

歸スヘカラサル事由ニ因リ例ヘハ人ノ妻ト爲リタル爲メ遺言執行者タルノ資格ナキニ至リタルトキノ如キ其任務ノ履行ノ半途ニ於テ終了シタルトキハ此遺言執行者ハ其既ニ爲シタル履行ノ割合ニ應シテ報酬ヲ請求スルヲ得ルモノトス。若シ其責ニ歸スヘキ任務ノ懈怠ニ因リ半途ニシテ終了シタルトキノ如キハ報酬請求權ナキモノト謂ハサルヲ得ス

**第一千二百一十一條** 遺言執行者カ其任務ヲ怠リタルトキ其他正當ノ事由アルトキハ利害關係人ハ其解任ヲ裁判所ニ請求スルコトヲ得

遺言執行者ハ正當ノ事由アルトキハ就職ノ後ト雖モ其任務ヲ辭スルコトヲ得

〔關〕 非訟一〇七、一〇八 (參) 取三九八二項、關一〇六八、一〇六九、補一八九一、一九〇九、グラフ  
ア、ブ、テ、ン、五、一、三、二、項、四八九九、九一〇、白草八三八、獨一草一八九五、一八九六、同二草二〇九五、二〇九六、索二二三三、二二三五、二二四一

本條ハ遺言執行者ノ解任及ヒ辭任ニ關スルコトヲ規定ス

**第一項** 遺言執行者カ其任務ヲ怠リタルトキ其他正當ノ事由アルトキハ利害關係人ヨリ其解任ヲ裁判所ニ請求スルヲ得ヘシ。正當ナル事由ノ爭ハ事實問題ナルヲ裁判所ノ決スル所ニ依ル。第一一一條ノ無資格者ト爲リタルトキノ如キハ正當ノ事由タルコト疑ナカルヘシ。委任ノ場合ニ於

(ト)遺言執行者ノ解任辭任

テハ委任者ハ裁判所ヲ煩ハサスシテ隨意ニ受任者ヲ解任スルコトヲ得ルモノト爲スト雖モ遺言執行者ニ付テハ遺言者、其委託ヲ受ケタル第三者又ハ裁判所ニ於テ其指定又ハ選任ヲ爲スモノナルカ故ニ之ヲ解任スルニハ裁判所ニ請求ヲ爲スモノト爲シタルナリ。即チ選任ノ場合ト同シク相續開始地ノ區裁判所ニ申請シテ之カ許可ヲ受クルモノトス。遺言執行者ハ受任者ト異ナリ其任務ヲ辭スルモ爲メニ損害賠償ノ原因ト爲ルコトナシ。是レ蓋シ受任者ノ場合ニ於テハ幾多ノ金錢上ノ關係ヲ生スヘシト雖モ遺言執行ノ場合ニ於テハ此關係ヲ生スルコト少ナキヲ以テナリ(六五二、二項)

**第二項** 遺言執行者ノ辭任ニ關シテモ亦正當ノ事由アルコトヲ要ス。此場合ニ於テハ辭任セント欲スル遺言執行者ヨリ相續開始地ノ區裁判所ニ申請ヲ爲シテ之カ許可ヲ受クヘキモノトス

**第一千二百二十二條** 第六百五十四條及ヒ第六百五十五條ノ規定ハ遺言執行者ノ任務カ終了シタル場合ニ之ヲ準用ス

(參) 取三九八、二項、獨一草一九〇八、一項、同二草二〇八七、一項

本條ハ遺言執行者ノ任務終了ニ關シ第六五四條及ヒ第六五五條ノ準用ヲ規定ス  
遺言執行者ハ其任務終了シタル場合ニ於テモ第五四條ノ準用ニ依リ急迫ナル事情アルトキハ必要ノ處分ヲ爲サ、ルヘカラス。必要處分ノ何タルヤハ事實論ニ屬スルモ必要アルトキハコノ處分ヲ

(チ)任務終了ノ遺言執行者



爲スノ義務アルナリ。コノ處分ヲ爲スヘキ場合ハ急迫ナル事情アルトキニ限ル。コノ處分ヲ爲シ得ヘキ時ハ任務終了ノ時ヨリ相續人、其相續人、又ハ次ノ遺言執行者カ任務ヲ處理スルヲ得ルニ至ルマテノ間ナリトス。而シテコノ處分ヲ爲シ得ヘキ人ハ遺言執行者其相續人又ハ法定代理人ナリトス

又遺言執行者ノ任務ノ終了ハ之ヲ相續人ニ通知シ又ハ相續人カ之ヲ知りタルトキニ非サレハ之ヲ以テ其相續人ニ對抗スルコト能ハサルモノトス。コレ相續人ノ利益ヲ保護スルカ爲メニシテ之ヲ以テ任務終了ノ效力ヲ發生スル時期ヲ明カニシタルモノナリ。此ノ如ク遺言執行者ヨリ相續人ニ對抗スルヲ得サルモ相續人ヨリ遺言執行者ニ對抗スルヲ得ルハ勿論ナリトス

### 第一千二百二十三條 遺言ノ執行ニ關スル費用ハ相續財産ノ負擔トス但之ニ

因リテ遺留分ヲ減スルコトヲ得ス

(參) 取三九六、佛一〇三四、蘭一〇六四、伊九二一、葡一九〇八、百草八四四、二項

三遺言執行費用

本條ハ遺言ノ執行ニ關スル費用ハ遺留分外ノ相續財産ノ負擔タルコトヲ規定ス。遺言ノ執行ヲ爲スニ當リ費用ヲ要スル場合少カラス。例ヘハ裁判所ニ對シ遺言書ノ檢認、申請ヲ爲シ遺言執行者ノ選任解任申請ヲ爲シタルトキノ申請費用ノ如キ、又例ヘハ相續財産目錄調製費用ノ如キ、保存行爲ニ要セシ費用ノ如キ遺言執行者ノ報酬ノ如キ凡テ遺言ノ執行ニ關スル費用ハ

相續財産ノ負擔ニ歸スルモノトス。但シ之ニ因リテ遺留分ヲ減スルヲ得スト規定シタルヲ以テ遺贈ノ總額カ相續財産ノ半額ニ達セス毫モ遺留分ヲ減スルヲ要セサル場合ハ勿論、其半額ニ達シタルトキト雖モ遺留分ヲ減スルヲ得サルヲ以テ受遺者ノ受クヘキ部分ヲ減シテ之カ費用ヲ支辨セサルヘカラス。即チ處分シ得ヘキ部分ニ屬スル相續財産ノ負擔ニ歸スヘキモノニシテ結局受遺者ノ負擔ニ歸スルコトアルヘキナリ

### 第五節 遺言ノ取消

第五節 遺言ノ取消

遺言ノ取消 (Revocation, Aufhebung) トハ遺言者ノ行爲又ハ相續人ノ請求ニ依ル取消ヲイフ。遺言ノ取消ハ遺言ノ無効ト異リ。遺言ノ無効ハ方式ノ欠缺、能力ノ欠缺、目的ノ不法不能等ニ原因スル遺言行爲ノ要素ヲ欠クモノナリ。遺言ノ取消ハ一旦其行爲ハ遺言ノ要素ヲ具備シテ存立スト雖モ存立後遺言者又ハ相續人ノ行爲ニ依リテ消滅スルヲイフ。前ニ第三節ニ於テ遺贈カ效力ヲ生セサル場合ヲ規定シ、本節ニ於テ遺言ノ取消サル、場合ヲ規定シタルモノナリ

法典ノ編成上遺言ノ取消ニ關スル規定ハ諸國ノ立法例ニ於テ種々ノ位置ヲ有ス。(イ) 或ハ取消シ得ヘキコト (Revocability) ハ遺言ノ特質ナリトシ之ヲ遺言ニ關スル總則中ニ規定シタルモノアリ。葡萄牙法典ノ如キ是ナリ。(ロ) 或ハ之ヲ遺言カ效力ヲ生セサル場合ト共ニ規定シ遺言ノ無効



及ヒ取消ト題スルモノアリ。佛蘭西、和蘭、西班牙其他佛蘭西法系諸國ノ民法ハ皆此類ニ屬シ我舊法典ハ之レト同ク遺言ノ廢能及ヒ失效ト題シタリ。(ハ)或ハ遺言者カ效力ヲ生セサル場合ト遺言者ノ行爲ニ依リテ取消サル、場合トテ區別シ效力ヲ生セサル場合ハ之ヲ效力ノ規定中ニ掲クルモノアリ。伊太利其他二三國ノ法典ニ於テ之ヲ見ル。我民法ハ之ニ同シ。(ニ)或ハ獨逸民法及ヒ獨逸ノ各聯邦民法ノ如ク遺言ノ設定及ヒ廢止トシテ之ヲ規定スルモノアリ(獨逸民法二二二九條—二二六四條)

本節ハ遺言ニ關スル規定ノ末尾ニシテ(甲)首ニ(一一二五—一一二八)遺言者ノ行爲ニ依ル遺言ノ取消ヲ規定シ、(イ)明示ノ取消ト(ロ)默示ノ取消トテ區別シテ順次ニ之ヲ規定シ、(ハ)取消ノ效力、並ニ(ニ)取消權拋棄ノ禁止ヲ規定セリ。(乙)終ニ(一一二九)相續人ノ請求ニ依リ遺言ノ取消サル、場合ヲ規定セリ

### 第一千二百二十四條 遺言者ハ何時ニテモ遺言ノ方式ニ從ヒテ其遺言ノ全部又ハ一部ヲ取消スコトヲ得

(參) 取三九九、四〇〇、佛一〇三五、澳七二六、七一七、七一七、四九八二、二項、一〇三九、一〇四〇、伊七五九、九一六、ゾォ一六七〇、六七四、グラウヂン五〇八、ツューリヒ一〇四一、一〇四二、葡一七五四、一七五五、西七三七、七三八、白草八二五、獨二二二六、同一草一七五三、二項、一九三

三、一項、同二草二二二一、普國法一部二二草五六四、五八七乃至五九五、案二二二〇、二二二二、紐草五六一、一號、加二二九一、印度相續法五七、五九

本條ハ遺言取消ノ總則ヲ規定ス

(一)遺言者ノ行爲ニ因ル取消  
(イ)明示ノ取消

遺言ノ取消ハ遺言者ニ於テ何時ニテモ遺言ノ方式ニ從ヒテ其遺言ノ全部又ハ一部ヲ取消スコトヲ得ヘキモノナリ。分テ之ヲ論スレハ左ノ如シ

(一)遺言取消ノ行爲ハ遺言ノ方式ニ從テ之ヲ爲サ、ルヘカラス。遺言取消ノ行爲ハ獨立セル法律行爲ニシテ遺言ニハアラサルナリ。然レトモ其行爲タルヤ遺言ノ方式ニ依ラサルヘカラス。コレ遺言取消ノ行爲ハ遺言行爲ニ非スト雖モ原來遺言行爲ヲ以テ要式行爲ト爲シタルヲ以テ遺言取消ノ行爲モ亦タ遺言ノ存立ト同一ノ方式ニ依リ以テ其存立ヲ否認セシムルモノナリ。遺言取消ノ方式タルヤ必スシモ取消ノ目的タル遺言ト同一ノ方式ニ依ルコトヲ必要トセス。自筆證書、秘密證書又ハ公正證書ニ依ル遺言ヲ取消ス場合ニ於テ此等ノ三方式中何レノ方式ヲ以テスルモ其方式ヲ具備スルニ於テハ取消ノ効力アルヲ妨ケサルナリ

(二)何時ニテモ遺言ノ取消ヲ爲シ得ル者ハ遺言者ニ限ル。蓋シ遺言ヲ取消ス場合ニアリ。他人ヨリ之ヲ取消ス場合ト遺言者自ラ之ヲ取消ス場合ト是ナリ。本節ハ主トシテ遺言者カ自ラ之ヲ取消ス場合ヲ規定シ最後ノ一ヶ條ヲ以テ他人ヨリ之ヲ取消ス場合ヲ規定セリ(一一二九)。他人ヨリ取



消シ得ル場合ハ措テ論セス。何時ニテモ遺言ノ取消ヲ爲シ得ル者ハ遺言者自身ノミニシテ諸外國ノ立法例中往々何時ニテモ遺言ヲ取消シ得ヘキヲ以テ遺言ノ重要ナル性質ト爲シ之ヲ遺言ノ總則中ニ規定スルモノアリ(佛國民法八九五)。我民法ハ之ヲ總則中ニ規定セスシテ其末節タル本條ニ於テ之ヲ規定シタルモノナリ。遺言取消ノ權利者ハ遺言者ナリ。遺言ノ取消ヲ爲シ得ヘキ時期ハ遺言ノ存立後遺言者ノ生存中ハ何時ニテモ不可ナキナリ。此權利ハ公益ニ關スルモノニシテ豫メ拋棄スルヲ得ヘキモノニアラス(一一二八)。遺言取消ノ結果ハ其遺言ヲシテ消滅セシメ初メヨリ存立セサルニ同シカラシム(一一二七)。

(三)遺言取消ハ目的ハ遺言ハ全部又ハ一部タルコトヲ得ヘシ。遺言ハ其遺言ノ旨趣ニ依リ之ヲ分拆シテ認識スルヲ得ヘキハ論ヲ俟タス。然ルニ特ニ本條ニ於テ全部又ハ一部ヲ取消シ得ヘキコトヲ規定シタリコレ羅馬法以來數個ノ遺言ヲ殘シテ死亡スルコトヲ得ストノ原則アリ。澳太利民法ノ如キハ之ニ倣ヒ遺言ノ一部ヲ取消シタルトキハ全部消滅ニ歸スルモノト爲スモノアリ。故ニ本條ハ此主義ニ反シ一部ノ取消ヲモ認ムヘキコトヲ明カナラシメタルモノナリ

要スルニ本條ニ規定スル所ノ遺言ノ方式ニ從ヒ遺言者ニ於テ其遺言ノ取消ヲ爲スハ明示ノ取消ト稱スヘキモノナリ。次ノ第一一二五及ヒ第一一二六條ノ規定ニ依リ事實ニ基キ遺言取消ノ結果ヲ生スルハ默示ノ取消ト稱スヘモノナリ。遺言ノ無効ニ屬スル場合ニ付キ無効、失效、廢罷取消ノ語

通俗ニ行ハレ疑惑ヲ生スルヲ免カレス。其ノ異同ヲ略説スヘシ。新民法ハ遺言ノ規定ニ關シ只一ノ取消ト云ヘル熟語ヲ用ユ。舊民法ニ所謂廢罷ト相當スルモノナリ。遺言ノ取消ハ無効(Nullité)ト異リ。無効ハ遺言ノ根本ヨリシテ無効ナルモノニシテ遺言當時ヨリ存スルモノナリ、即チ遺言ナキモノナリ。無能力者ノ遺言(一〇六一)、無方式ノ遺言(一〇六〇)是ナリ。遺言ノ取消ハ遺言ノ失效(Caducité)ト異リ。失效ハ遺贈ノ場合ニ用ユル學術語ニシテ法語ニアラス。之ニ關スル遺言ハ根本ヨリシテ無効ナルニアラスト雖モ受遺者カ遺言者ニ先チテ死亡シタルトキ(一〇九六)、又ハ遺贈ノ目的物カ消滅シタルトキ(法律ノ明文ナシト雖モ當然ノコトナリ)之ヲ遺言ノ失效ト稱ス。又遺贈ノ拋棄ヲ主觀的ニ看察シテ遺贈ノ失效ト稱スルコトアリ。此等ノ無効失效拋棄ハ凡テ本節ニ所謂遺言ノ取消ニアラス。遺言ノ取消ハ本條及ヒ本節ノ最後ノ規定タル第一一二九條ノ場合ニ限ル。然レトモ此等ノ結果ハ其遺言ヲシテ遺言ノ記載ナキ(Pro no scripto habetur)ト同シキコトハ何レモ異ル所アラサルナリ(一〇九七)

**第一千二十五條** 前ノ遺言ト後ノ遺言ト抵觸スルトキハ其抵觸スル部分ニ付テハ後ノ遺言ヲ以テ前ノ遺言ヲ取消シタルモノト看做ス

前項ノ規定ハ遺言ト遺言後ノ生前處分其他ノ法律行爲ト抵觸スル場合ニ之ヲ準用ス



(參) 取四〇〇、四〇一、佛一〇、三六、一〇三八、澳七一三、七一四、蘭一〇四一、一〇四三、伊八九二、九一七、九一八、九二〇、ザール六六八、六七二、六七三、グラッブエンデン五〇八、ツューリヒ一〇四二乃至一〇四四、一〇四八、葡一七五六、西七三九、自草八二七、八二八、獨二二三一、同一草一九三六、同二草二二五、普國法一部二〇五七乃至五八六、索二二一六、二二一七、紐草五六五、五六九乃至五七二、加二二九五、二三〇乃至二三三

(ロ) 黙示ノ取消ノ

本條ハ前後ノ遺言抵觸シタルトキ前ノ遺言ハ暗黙ニ取消サレタルモノト看做スコトヲ規定ス

**第一項** 本條及ヒ次條ハ黙示ノ取消ノ場合ヲ規定セルモノニシテ本條ハ前後ノ遺言抵觸ノ場合

ニ關ス。抑後ノ遺言ニ於テ前ノ遺言ヲ取消スコトヲ明言セスシテ互ニ抵觸セル場合ニハ其効果如何ノ問題ヲ生スルナリ。即チ本項ノ規定ニ依リ其抵觸スル部分ニ付テハ後ノ遺言ヲ以テ前ノ遺言ヲ取消シタルモノト看做スヘキナリ。羅馬法ニ於テ遺言ハ總テノ遺産ヲ包含セサルヘカラサリシナリ (Nemo partim testatus, partim intestatus decedere potest)。故ニ二ノ遺言ハ必ス抵觸アリテ兩立セサリシモノナリ。此場合ニ於テ最新ノ遺言ヲ以テ遺言者ノ最終意思ヲ包含スルモノト爲シ之ヲ優レリト爲シタルモノナリ (Posteriori testamento prius rumpitur)。我民法ニ在テハ遺産ノ一部ヲ遺贈スルヲ妨ケス又遺言ハ遺贈ノミニ關スルニアラス。故ニ幾多ノ遺言ハ互ニ抵觸セサルトキハ共ニ執行シ得ヘキモノナリ。若シ其抵觸シタルトキハ後ノ遺言ヲ以テ黙示ニテ前ノ遺言ヲ取消シタルモノト爲スナリ。(In testamentis novissimae scripturae praevalent)。遺言ノ抵觸トハ二ノ遺

言ニ融合スル能ハス隨テ同時ニ執行スル能ハサルモノヲイフ。遺言ノ抵觸ハ實質的ノモノアリ、互ニ融合スル能ハス隨テ同時ニ執行スル能ハサルモノヲイフ。遺言ノ抵觸ハ實質的ノモノアリ、精神的ノモノアリ

(イ) 實質的抵觸ハ各遺言ニ包含スル處置ノ絶体的不能ナルトキ存在ス。例ヘハ遺言者カ前ノ遺言ニ於テ單純ニ遺贈シタル後同一物ニ付キ後ノ遺言ヲ以テ同一受遺者ニ對シ條件附ニテ遺贈シタルトキノ如シ。

(ロ) 精神的抵觸ハ其遺言處分ノ全体ニ於テ表示セラレタル遺言者ノ意思ヨリ生スル抵觸アルトキニ存在ス。例ヘハ或不動産ヲ甲者ニ遺贈シタル後更ニ其不動産ヲ乙者ニ遺贈シタル場合ニ於テハ此前後ノ遺言タル必シモ共ニ執行シ能ハサルモノト謂フヲ得ス。何トナレハ甲者及ヒ乙者ハ共同受遺言トシテ其遺贈ノ執行ヲ受ケテ該不動産ノ共有者タルコトヲ得ル者ナレハナリ。然レトモ當時ノ狀況若クハ遺言者ノ用キタル句調ニ依リ其意思タル最後ノ遺言ノミヲ執行スヘキコトヲ表章シタルモノナリトイフコトヲ得ヘシ。實質的抵觸ニアラスシテ精神的抵觸アルヤ否ヤハ事實問題ニ屬シ之ヲ決スルハ裁判官ノ無限ノ權内ニ存ス。二個ノ遺言ノ先後何如ノ明カナラサルトキノ如キモ亦之ヲ決スルハ裁判官ニ在リトス。我民法ハ特ニ之カ推定ヲ設ケス。葡國民法ハ二個ノ遺言ノ前後ヲ知ルコト能ハサルトキハ共ニ其効力ナキモノタルコトヲ明言セリ

**第二項**

前項ノ規定ハ前ノ遺言ト後ノ遺言ト抵觸セル場合ヲ規定シ。本項ニ於テハ遺言後ノ



生前處分其他ノ法律行為ト抵觸スル場合ニ前項ノ規定ヲ準用スヘキモノトセリ。即チ二者抵觸スル部分ニ付テハ遺言書ニ記載ナキモノト同シク遺言者ニ於テ之ヲ取消シタルモノト看做スナリ。遺贈ニ付テ之ヲ言ヘハ遺言者カ遺言後其遺贈物ヲ賣却シ、交換シ、贈與シタルトキノ如キ受遺者タルヘキモノハ決シテ其實却代金ノ上ニ權利ヲ取得セス、交換物ノ上ニ權利ヲ取得セス、又贈與物ヲ返還セシムルヲ得シテ遺言者ノ遺言ハ此等ノ行為ニ依リ嘿示ニテ取消サレタルモノト爲ル

遺言後ノ生前處分其他ノ法律行為ハ遺言ノ目的ノ全部ニ關スルコトアリ一部ニ關スルコトアリ。其何レタルヲ問ハス苟モ抵觸アルトキハ之ヲ遺言ノ取消ト看做スナリ。例ヘハ遺贈物ニ付キ遺言アリタル後遺贈ノ效力ノ發生前ニ遺言者ニ於テ地役ヲ設定シタルトキノ如キ其遺贈物ノ一部ノ取消ト爲ルナリ。抵當權ノ設定アリタルトキノ如キ亦然リ(一一〇ニ參照)

諸國ノ民法ニ於テ遺贈ノ目的物ヲ生前ニ處分シタルトキ或ハ後ノ遺言ヲ以テ前ノ目的ヲ更ニ遺贈ノ目的物ト爲シタルトキ其他一々其事項ヲ列擧スルモノアリト雖モ我民法ノ規定ハ概括的ニシテ汎ク遺言ト其他ノ法律行為ノ抵觸トヲ規定セルモノナリ。前項ハ寧ろ通則ニ屬シ本項ノ規定ニ於テ其適用ヲ明白ニセルモノトス

### 第一千二百二十六條 遺言者カ故意ニ遺言書ヲ毀滅シタルトキハ其毀滅シタル部分ニ付テハ遺言ヲ取消シタルモノト看做ス遺言者カ故意ニ遺贈ノ目的物ヲ毀滅シタルトキ亦同シ

〔關〕 一一二七 (參) 澳七二一乃至七二三、グォ一六七一、六七五、四七四二、獨二二二八、同一章一九三  
四、同二章二二二二、普國法一部二二章五六三、五九六、案二二一九乃至二二二一、紐草五六一、二號  
乃至五六四、加二二九一、一二九三、印度相續法五七乃至五九

嘿示ノ取消ノ二

本條ハ遺言書ノ毀滅又ハ遺贈ノ目的物ノ毀滅ハ嘿示ノ取消タルコトヲ規定ス

本條ハ嘿示ノ遺言取消ニ關スル第二ノ場合ヲ規定シタルモノニシテ遺言者自ラ遺言書ヲ毀滅シタルトキハ其遺言ヲ取消シタルモノト看做スナリ。遺言ハ遺言者死亡後ニ其効力ヲ生スルモノナレハ殊ニ其證據ニ重キヲ置カサルヘカラスシテ遺言トハ殆ント同一ナリトス。此ノ如ク遺言書ハ遺言ヲ證明スル唯一ノ證據ナルニモ拘ハラズ遺言者ニ於テ自ラ之ヲ毀滅スルカ如キハ前ノ遺言ヲ取消シタルモノト看做スヘキモノナリ。若シ此ノ如ク見做サル、ニ於テハ法律ニ於テ遺言書無キ遺言ヲ認ムルノ結果ヲ生スルカ故ニ特ニ本條前段ヲ設ケタルモノナリ

次ニ目的物ヲ故意ニ毀滅シタル場合ニ付テモ各國民法ハ之ヲ規定セス。蓋シ之ヲ規定セサル所以ハ目的物ノ毀滅ハ即チ目的物ノ喪失ニシテ遺言ノ失効ト稱シ得ヘキカ故ニ殊更ニ之ヲ掲クルノ必要ナシト爲シタルモノナルヘシ。殊ニ佛蘭西法系諸國ニ於テ此規定ヲ掲ケサルハ失効ノ場合ト



取消ノ場合トテ一括シテ規定セルカ故ニ理論上取消ト云ヒ得サルモ其效力ヲ生セスト云ヒ得ルヲ以テ自ラ之ヲ毀滅シタルトキハ故意ニ因ルト過失ニ因ルトヲ問ハス共ニ遺贈ノ效力初ヨリ無キモノト認メタレハナリ。然レトモ其目的物ヲ故意ニ毀滅スルハ生前處分ヲ施シタルト異ナル所ナキヲ以テ意思ノ推測上前條ノ場合ト同シク遺言ノ默示ノ取消ト認ムルヲ正當トス

本條ニ於ケル默示ノ遺言取消ノ要件ヲ舉クレハ左ノ如シ

(一)遺言書又ハ遺贈ノ目的物ノ毀滅アリタルコトヲ要ス。毀滅(Destruction)トハ物質的ノ毀滅ヲイフ。故ニ(イ)遺言書ニ在テハ公正證書ノ遺言ニハ適用ナシ。何トナレハ遺言者ハ公正證書ノ正本ノ自己ノ手ニ存スルモノヲ毀滅ストモ公正證書ノ存在ニ影響セサルコト恰モ他人カ遺言書ヲ毀滅シタルニ同シク遺言ノ取消ト爲ルコトナキナリ。(ロ)遺贈ノ目的物タル人ノ行爲ヲ目的トスル權利タルトキノ如キ之ヲ毀滅スルニ由ナキナリ

(二)遺言者ノ故意ニ出タルコトヲ要ス。(イ)遺言者自身ノ任意ニ出タルモノニアラスシテ他人カ遺言書ヲ毀滅スルモ遺言者ノ爲シタル遺言ノ效力ニ影響アラサルハ論ヲ俟タス。(ロ)遺言者自身カ遺贈ノ目的物ヲ毀滅シタルニアラスシテ他人ノ所爲ニ出テタルトキハ因テ生シタル遺言者ノ權利ヲ以テ遺贈ノ目的物ト看做スヲ以テ毫モ遺贈ノ取消ト爲ルコトナシ(一一〇一)

(三)本條取消ノ效力ハ毀滅部分ニ限ル。故ニ其毀滅タルヤ全部タルコトアリ一部タルコトアリ。

一部ノ消滅ノ爲メニ全部ノ遺言取消ト爲ルコトナシ

### 第一千二百二十七條 前三條ノ規定ニ依リテ取消サレタル遺言ハ其取消ノ行

爲カ取消サレ又ハ效力ヲ生セサルニ至リタルトキト雖モ其效力ヲ回復セ

ス但其行爲カ詐欺又ハ強迫ニ因ル場合ハ此限ニ在ラス

(參) 取四〇二、佛一〇三七、澳七二三、蘭一〇四二、伊九一九、九二一、ヅォー六六九、六七六、葡一七五七、一七五八、西七三九、七四〇、白草八二六、獨二二三〇、同二章一九三三、二項、同二章二二二四、紐草五六六、加一二九六、印度相續法六〇

(ハ)遺言取消ノ効

本條ハ一旦取消サレタル遺言ハ其取消ヲ再ヒ其效力ヲ回復セサルコトヲ規定ス

一 遺言取消ノ效力ハ其行爲存立ノ時ニ於テ効力ヲ生シ、其行爲存立ノ時ニ於テ前ノ遺言ハ取消サレタルモノト爲ル。例ヘハ前ノ遺言ト後ノ遺言ト其遺言ノ効力ヨリ看察スレハ各別ノモノナリ。後ノ遺言ハ爾後効力ヲ生セサルニ至ルト又ハ取消サル、ニ至ルトヲ論セス前ノ遺言ヲ取消ス効力ヲ生スル點ノミヨリ看察スレハ單ニ遺言取消ニ効力ヲ生スルモノナリ。即チ前ノ遺言ハ之カ爲メ回復スヘカラサル死物ト爲ルナリ。後ノ遺言ノ爾後取消サルヘキト又ハ效力ヲ生セサルニ至ルトニ關セサルナリ。又例ヘハ遺言者カ遺言ノ目的物ヲ他人ニ遺贈シタルトキノ如キ其遺贈ハ受遺者ノ拋棄ニ依リ効力ヲ生セサルニ至ルト雖モ之ト同時ニ前ニ遺贈ヲ受ケタル受遺者ニ於テ其遺贈物



ヲ取得スルニ至ルモノニアラスシテ相續人ノ權利ニ歸スヘキナリ(一〇九七)

一 一旦取消サレタル遺言ハ其取消ヲ更ニ取消スニ因リテ効力ヲ復活スルヤ否ヤニ付キ各國立法例ヲ大別スレハ二アリ。(一)復活主義(二)非復活主義是ナリ。舊民法取得編及ヒ佛蘭西法系諸國ノ法典ニ於テハ非復活主義ヲ採用シ。之ニ反シテ澳地利民法ニ於テハ前ノ遺言存在スルニ當リ後ノ遺言書ヲ毀滅又ハ取消シタルトキハ前ノ遺言ハ復活スルモノトシ。獨逸民法ニ於ケハ第一讀會ニ於テハ非復活主義ヲ採用セリト雖モ第二讀會ニ至リ更ニ復活主義ヲ採用セリ。復活主義ニ於テ理由トスル所ハ蓋シ遺言ハ死亡ノ時ニ其効力ヲ生スルモノナレハ生前再ヒ之ヲ取消シタルトキハ前ノ遺言カ其効力ヲ復活スヘキハ當然ナリト云フニ在ラン。然レトモ復活主義ハ理論上實際上其ニ不可ナリト云ハサルヲ得ス。何トナレハ遺言ノ取消ハ獨立ノ法律行為ナルカ故ニ直チニ其効力ヲ生シ前ノ遺言ハ初ヨリ成立セサルモノト看做サル、ニモ拘ハラス更ニ後者ヲ取消スニ因リ前者ヲ復活セシムルハ理論ノ牴觸ヲ免レサルノミナラス、實際上非常ナル疑義ヲ生スルヲ免カレス。本條ノ規定ハ非復活主義ヲ採用シ此牴觸ヲ避ケ此疑義ヲ決シタルモノナリ

三 本條但書ノ規定ハ民法總則ノ適用ニシテ遺言取消ノ行為タルヤ詐偽又ハ強迫ニ原因シ取消行為ヲ爲シタルモノナルトキハ其遺言行為ノ取消シ得ヘキハ勿論前ノ遺言ヲシテ依然有效ニ存續セシムルモノナリ。要スルニ遺言取消行為存立ノ非詐偽又ハ強迫ノ原因存在シ爾後コノ取消行為ノ

取消サレタルトキト、遺言取消行為完全ニ存立シ爾後或ル原因ニ基キコノ取消行為カ取消サレタルトキトハ前遺言ノ効力ニ關スル効力同シカラサルナリ。即チ前ノ場合ニ在テハ本條但書ノ規定ニ依リ前遺言ノ効力依然存續スルモ、後ノ場合ニ在テハ本條前段ノ規定ニ依リ全然取消サレタルモノトナリ其効力ヲ復活セサルナリ

### 第一千二百二十八條 遺言者ハ其遺言ノ取消權ヲ拋棄スルコトヲ得ス

(參) 伊九一六、ツエーリヒ一〇四一、葡一七五四、西七三七、索二二二一、二二二二

本條ハ遺言者ハ其遺言ノ取消權ヲ拋棄スルヲ得サルコトヲ規定ス

遺言者ハ豫メ遺言ノ取消權ヲ行使セサルコトヲ約スル如キ取消權ノ拋棄ヲ認メサルコトハ各國民法ニ於テ其主義ヲ異ニスルモノトシ。但シ諸國ニ於テ遺言ノ定義中ニ其取消シ得ヘキモノナルコトヲ明カニセルモノ、如キハ特ニ本條ノ如キ規定ヲ置クノ必要ナカルヘシ。抑遺言ハ遺言者ノ死後ニ其効力ヲ生スルモノナリ、然ルニ其生存中一旦爲シタル遺言ハ決シテ之ヲ取消スヲ得サラシムルハ即チ人ノ自由ノ一部ヲ終生拋棄セシムルモノニシテ公益ニ反スルモノナリ。本條ノ規定ニ於テ遺言取消權ノ拋棄ヲ禁シタルハ契約ニ於テ生涯間ノ雇傭ヲ認メサルト同一趣旨ニ本ツクモノナリ

### 第一千二十九條 負擔附遺贈ヲ受ケタル者カ其負擔シタル義務ヲ履行セ

(三)遺言取消權拋棄ノ禁止



サルトキハ相續人ハ相當ノ期間ヲ定メテ其履行ヲ催告シ若シ其期間内ニ履行ナキトキハ遺言ノ取消ヲ裁判所ニ請求スルコトヲ得

(關) 一一〇四、一一〇五 (參) 取四〇三

(三)他人ノ行為ニ因ル取消

本條ハ義務不履行ノ場合ニ相續人ヨリ遺言ノ取消ヲ請求スルヲ得ルコトヲ規定ス負擔附遺贈ノ效力ハ前二第一一〇四條及ヒ第一一〇五條ノ規定スル所ナリ。若シ此種ノ遺贈ヲ受ケタル受遺者カ其負擔義務ヲ履行セサルトキハ遺言ノ取消ヲ請求スルヲ得ヘク其結果遺言ノ取消ト爲リタルトキハ受遺者カ受クヘカリシモノハ相續人ニ歸屬ス(一一〇九七)。即チ解除條件ノ到來ト同シク遡及效ヲ生スルナリ

此取消請求權ハ相續人ニ在リ。此權利ヲ行使スルニハ舊民法ノ如ク條件不履行ノ場合ニ直チニ取消權ヲ行使シ得ルニアラス。相續人ハ先ツ受遺者ニ對シ相當ノ期間ヲ定メテ其履行ヲ催告シ履行アリタルトキハ則チ止ム。猶ホ履行ナキトキニ至リ始メテ其取消ヲ裁判所ニ請求スルコトヲ得。判決ノ確定ニ依リ其遺言ハ取消ノ效果ヲ生スルナリ

第七章 遺留分

第七章 遺留分

一遺留分ノ概念

一 遺留分ハ公益ニ關スル規定ナリ。其社會經濟ニ關スル一大問題トシテ研究スルノ價值アルモノタルコトハ緒論ニ於テ之ヲ述ヘタリ。米國ニ於ケル *homestead* ノ制度、若クハ佛國ニ於テリ *ヴェイエ* 氏ノ發議ニ係ル家族財産ニ關スル特別制度ノ如キハ處分自由ノ問題ト相關聯スルモノナリ。アルベル氏カ世界ニ於ケル相續ノ種類ヲ分類シ強制保存、強制分配、及ヒ遺言自由ノ三主義ト爲シタルカ如キ遺留分ヲ基本トシテ考察シタルモノナリ。即チ遺產ノ全部ヲ遺留シテ其家族ニ傳フルモノハ強制保存主義ナリ。遺產ノ全部ヲ分割シテ其子孫ニ傳フルモノハ強制分配主義ナリ。遺產ヲ二分シテ半ハ之ヲ其相續人ニ遺留シ半ハ之ヲ自由ニ處分スルハ處分自由主義ナリ。凡テ遺留分ヲ基本ト爲スニ非ルハナシ。遺留分ニ關スル規定ハ法律上親族關係ト密接ノ關係ヲ有シ且社會ノ經濟殊ニ土地ノ制度ニ關シテ離ル可ラサル關係ヲ有スルモノナリ。世襲財産ノ制度ハ遺留分ノ強制保存ニ外ナラス。封建ノ制度ハ土地人民ニ關スル全部ヲ遺留分ト爲スニ外ナラス。今日各個人カ財産ヲ特有スル時代ニ於テ猶ホ遺留分ノ制度ヲ設クルハ社會ノ公益ニ關スルカ爲メナリ

一 遺留分トハ相續財産ノ一部ニシテ被相續人ノ自由處分ニ依リ剝奪スルヲ得サルモノナリ。被相續人ヨリシテ之ヲ觀察スレハ其所有權ノ限度ナリ。相續人ヨリシテ之ヲ觀察スレハ其特權ニシ

二遺留分ノ意義



テ被相続人ノ自由處分カ限度ヲ踰越シタル場合ニ於テ滅殺訴權ヲ行使シテ其超過部分ヲ取得スルヲ得ルモノナリ。凡ソ所有權ニ貴フヘキハ有價無價ニ係ハラヌ其財產ヲ自由ニ處分スル能力アルニ存ス。人ノ財產ヲ處分スルヲ得ルハ人ヲシテ其勢力ヲ外界ニ延長シ人類生活ヲシテ安穩ナラシムルモノナリ。然レトモ公益上ノ必要ニ因リ特ニ相續人ニ對シテ財產處分ノ權能ヲ制限セラルハ止ムヲ得サルニ出ツルモノナリ。生存中扶養ノ義務アルヤ論ナシ、死後ニ於テモ其財產ノ幾部ヲ遺留セサル可ラスシテ猥リニ無價處分ヲ以テ其利益ヲ剝奪スルヲ得ス。此ノ如ク特種ノ相續人ニ對シテ遺留セサル可ラサル財產ノ部分ヲ稱シテ遺留分ト云フ其餘ノ部分ニ至テハ自由處分ヲ妨ケス

遺留分權者ノ要件

三 遺留分ノ權利ヲ主張シ得ヘキ者ハ左ノ要件ヲ具備セサル可ラス。一ハ相續ニ接着シタル者タラサルヘカラス。二ハ相續人ト確定シタル者タラサル可ラス。即チ  
 (イ)相續ニ接着シタル者タラサル可ラス。故ニ第一順位ノ相續人ニ對シテハ第二順位ノ相續人ハ遺留分ノ權利ヲ有セス。遺留分權利者トナルニハ相續人タラサル可ラサルコト論ヲ俟タス  
 (ロ)相續人ト確定シタル者タラサル可ラス。換言スレハ單純若クハ限定ノ承認ヲ爲シタル者タラサルヘカラス。相續ヲ拋棄シタル者若クハ相續ノ闕格者ハ遺留分ヲ主張スルノ權利ヲ有セス

遺留分沿革

四 遺留分ニ關スル沿革ニ在テハ羅馬法ニ在テハ古來家長ヲシテ無限ニ無價處分ノ自由ヲ有セシ

メタリ。其後世ニ至リ之ヲ制限シ特權ヲ有スル親族即チ卑屬親及ヒ尊屬親ニ遺產ノ一定部分 (portio legitima debita)ヲ遺留セサルヘカラストセリ。即チ法定部分 (legitima pars bonorum)ト稱スルモノナリ。此義務タルヤ道義上慈愛ノ義務 (ex officio pietatis)ニ基ツクモノナリ。之レ歐洲諸國ニ於ケル遺留分ノ淵源ナリ。我邦古來ノ慣習ニ於テハ定例アルコトナシト雖モ特定親族間ニ在テハ均分法ニ依リ、特ニ遺言處分ヲ以テ之ヲ變スルヲ得ヘク(戶令應分條)。其他人ニ讓與スルニ至テハ多少ノ制限ヲ加ヘタルモノ、如シ(新編追加、他人和與領事)。近代ノ慣例ニ於テ家督相續人タル總領ノ倅七分ト爲スカ如キ(地方公裁錄)寧ロ強制保存主義ノ傾向ヲ存スルモノナリ。新民法ニ於テハ遺留分權利者ハ被相續人ノ財產ノ半額若クハ三分ノ一ヲ受クルモノトス(一一三〇、一一三一)。此等ノ遺留分權利ヲ有スル相續人ハ親等ノ遠近、實子養子、若クハ人數ノ如何ニ拘ハラス苟モ法律ニ特定セル相續人タルニ於テハ此權利ヲ有スルモノナリ。其滅殺訴權ノ如キハ第一一三四條以下ノ規定ニ依ル

遺留分立法例

五 今世諸國ニ於ケル立法ノ趨勢ハ漸々自由處分主義ニ近ツクノ傾向アリ。古ノ日耳曼ニ於テハ財產ハ親族ノ共有ニ屬スルモノト認メ被相續人ノ自由ニ之ヲ處分スルコトヲ許サ、リシカ、第三世紀ノ頃ヨリ此原則漸ク衰へ、今日ニ至リテハ獨逸法系諸國ニ於テモ亦多少自由處分ノ範圍ヲ認メタリ。又佛國民法系ニ屬スル諸國ノ法典ハ羅馬法ノ主義ニ依リ遺留分ヲ害セサル範圍内ニ於



テ自由處分ヲ許シ。英米ニ於テハ全然自由處分主義ヲ採用セリ。而シテ遺留分ヲ認ムル法典ニ於テハ瑞西ノ或聯邦ヲ除クノ外尊屬親卑屬親及ヒ配偶者ノミニ遺留分ヲ與ヘ傍系親ニ遺留分ヲ與ヘス。我邦ニ於テハ家督相續ノ制度行ハルルカ故ニ家督相續人ハ一般ニ遺留分ノ權利ヲ有スルモノト爲シタルモノナリ

本章ノ規定

六 本章遺留分ニ關スル規定ハ(一)遺留分トシテ相續財産ノ幾分ヲ何人ニ與フヘキカ(一一三〇、一一三二)。(二)遺留分ハ如何ニシテ之ヲ計算スヘキモノナルヤ(一一三二、一一三三)。(三)其計算ノ結果被相續人ノ爲シタル處分カ遺留分ヲ害シタルコト明白ト爲リタルトキハ遺留分權利者ハ何人ニ對シテ其權利ヲ行フヘキモノナルカ(一一三四以下)ノ問題ヲ決スルモノナリ。遺留分ノ減殺ニ關シテハ數多ノ規定ヲ設ケタリ、遺贈ノ減殺ヲ認ムルノミナラス贈與ノ減殺ヲモ認メテ細カニ之ヲ規定セルモノナリ

第一千百三十條 法定家督相續人タル直系卑屬ハ遺留分トシテ被相續人ノ財産ノ半額ヲ受ク

此他ノ家督相續人ハ遺留分トシテ被相續人ノ財産ノ三分ノ一ヲ受ク

(參) 取三八四、一項、佛九一三乃至九一六、澳七六二乃至七六八、七九六、蘭九六〇、九六四、伊八〇五乃至八〇九、葡一七八四乃至一七八七、グラウブアンテン五〇九乃至五一、ツェーリヒ九六九乃至九七

五、西八〇六乃至八一〇、自草八七四乃至八七九、獨一章一九七五、一九七八、同二章二一六九、同三章二三〇三、普二部二章三九一以下、案二五六五、二五六六、二五六九

一遺留分ノ割合ノ家督相續人

本條ハ家督相續ニ於ケル遺留分權利者及ヒ遺留分ノ割合ヲ規定ス

第一項 本條ニ於テハ遺留分ノ相續財産ニ對スル割合ノミヲ定メ其如何ナル計算ニ依リテ其額ヲ明カニスヘキモノナルカハ後條ニ之ヲ規定セリ。即チ家督相續ニ付キ遺留分權利者ヲ二種ニ分チ、法定ノ家督相續人タル直系卑屬ヲ以テ第一種トシ被相續人ノ財産ノ半額ヲ受クヘキモノトス。其他ノ家督相續人ヲ第二種トシ之ヲ第二項ニ規定セリ。法定ノ家督相續人タル直系卑屬ノ何タルヤハ第九七〇條ノ規定ニ依リテ定マル

第二項 我民法ハ家督相續ヲ認メタル結果戸主ノ卑屬親タラサル他ノ家督相續人ニ於テモ家ヲ維持スルニ必要ナル範圍内ニ於テ遺留分ヲ與フヘキモノトシ本項ノ規定ヲ設ケタリ。其受クヘキ遺留分ノ割合ハ法定家督相續人ノ受クヘキモノヨリモ少クシテ被相續人ノ財産ノ三分ノ一ナリトス。此等ノ規定タルヤ凡テ法定セル最低限ヲ示シタルモノトス

第一千百三十一條 遺產相續人タル直系卑屬ハ遺留分トシテ被相續人ノ財産ノ半額ヲ受ク

遺產相續人タル配偶者又ハ直系尊屬ハ遺留分トシテ被相續人ノ財産ノ二



分ノ一ヲ受ク

(ロ)遺産  
相續人

(參) 取三八四、二項、佛九一三乃至九一六、澳七六二乃至七六七、七九六、關九六〇乃至九六四、伊八〇五乃至八〇九、葡一七八四乃至一七八七、グロツプエンデン五〇九乃至五一一、ツェーリヒ九六九乃至九七五、西八〇六乃至八一〇、自草八七四乃至八七九、獨一草一九七五、一九七八、同二草二一六九、同三草二三〇三、普二部二章三九一以下、案二五六五、二五六六、二五六九

本條ハ遺産相續ニ於ケル遺留分權利者及ヒ遺留分ノ割合ヲ規定ス

**第一項** 遺産相續ニ付テモ遺留分權利者ヲ二種ニ分チ、其一種タル直系卑屬ノ有スル遺留分ノ割合ハ本項ニ於テ規定スル所ナリ。即チ遺留分トシテ被相續人ノ財産ノ半額ヲ受クヘキモノトス。遺産相續人タル直系卑屬ノ何タルヤハ第九九四條ノ規定ニ依ル。即チ一切ノ直系卑屬ヲ指スモノナリ。直系卑屬一人ナル場合ハ論ナシ。其數人アル場合ハ人數ニ應シテ遺留分ヲ分ツヘキナリ。例ヘハ遺産相續人タル直系卑屬三人アルトキハ各自遺留分ノ三分ノ一ヲ受クヘキモノナリ。相續人間ニ於ケル相續分ノ割合ハ第一〇〇四條以下ノ規定ニ從フ。此ノ如ク數人ノ遺産相續人カ遺留分ヲ受クルモノトスルトキハ各自ノ受クル部分ハ自ラ少カラサルヲ得ス。然ルニ遺産相續人タル直系卑屬ハ其二人以上ナル場合ニ於テモ遺留分トシテ相續財産ノ半額ヲ受クルニ過キサレモノトセルハ被相續人ノ自由處分ノ範圍ヲ縮小セサルカ爲メナリ。即チ數人ノ遺留分權利者中一人ハ先ニ死亡シテ子孫ナク、一人ハ相續ヲ拋棄シタルトキノ如キ遺留分ノ割合ハ其餘ノ遺産相續人ニ對

シテ増加スルモ遺留分ノ割合ハ毫モ異ルコトナク被相續人ノ財産ノ二分ノ一ナリトス。其餘ノ財産ハ被相續人ニ於テ自由ニ處分スルヲ得ヘク、之ヲ相續人中ノ一人ニ與フルモ他人ニ與フルモ不可ナルコトナク其處分シ得ヘキ部分ハ相續人ノ多少ニ依テ其割合ヲ變スルコトナシトス。佛國民法ニ於テハ相續人ノ數ニ應シテ自由處分ノ範圍ヲ減縮シ子一人ナルトキハ二分ノ一、子二人ナルトキハ三分ノ一子三人以上ナルトキハ四分ノ一ノミ自由ニ處分シ得ヘキモノトセリ。我民法ハ之ヲ認メス

**第二項** 凡ソ配偶者又ハ直系尊屬カ遺産相續人ト爲ル場合ハ通常之ヲ扶養スル卑屬親ナキ場合多キニ居ル。殊ニ戸主ノ無資力ナル場合ニ於テハ被相續人ノ配偶者又ハ直系尊屬ハ遺産相續人トシテ遺留分ヲ受クルノ必要ヲ見ル。故ニ遺産相續人タル配偶者又ハ直系尊屬ニモ遺留分ノ權利ヲ與ヘタル者ナリ。即チ本項ノ規定ニ依リ此種ノ遺産相續人ハ遺留分トシテ被相續人ノ財産ノ三分ノ一ヲ受クルナリ

**第一千百三十二條** 遺留分ハ被相續人カ相續開始ノ時ニ於テ有セシ財産ノ價額ニ其贈與シタル財産ノ價額ヲ加ヘ其中ヨリ債務ノ全額ヲ控除シテ之ヲ算定ス

條件附權利又ハ存續期間ノ不確定ナル權利ハ裁判所ニ於テ選定シタル鑑定人ノ評價ニ從ヒ其價格ヲ定ム



家督相續ノ特權ニ屬スル權利ハ遺留分ノ算定ニ關シテハ其價額ヲ算入セス

〔關〕

九八七、一一四六、民施九二（參）取三八三、三八五、三八七、佛九一七、九二二、澳七八四乃至七八六、九五二、蘭九六五、九六八、伊八一〇、八二二、葡一七八八、一七九〇、ブラッヂアムンデン五〇九、一項、ツネーリヒ九七八、九八四乃至九八六、西八一八、八二〇、三號、白草八八三、八八七、獨一草一九八五、一九八六、同二草二一七七、二一七八、同三草二二二一乃至二二二三、普二部二章三九三以下、案二五九〇、二六〇五

本條ハ遺留分算定方法ヲ規定ス

第一項

被相續人ノ爲シタル自由處分ノ部分カ遺留分ニ超過シタルトキハ之ヲ遺留分ノ額マテ減殺セサルヘカラス。而シテ之カ算定ヲ爲スニハ其無償ニテ處分シタル總額ト遺留分ノ割合トヲ知リタルノミニテハ充分ナラス、猶ホ遺產ノ總額ノ若干ナルヤヲ定メサルヘカラス。例ヘハ死亡者ハ其一友ニ金五萬圓ヲ贈與シタリ而シテ死亡者ニ子一人アリタルトキハ此子タル被相續人ノ財產ノ半額ヲ遺留分トシテ受クヘキモノナリ。然ラハ其贈與ハ遺留分ヲ害シタルモノナルヤ即チ自由處分ノ部分ヲ超過シタルモノナルヤ。此問題ヲ決スルニハ死亡者ノ遺產ノ總額ハ若干ナルヤヲ定メサルヘカラス。即チ其遺產總額定マルトキハ遺留分權利者ノ爲メ其半額ヲ遺留セサルヘカラス。コレ遺留分算定ノ目的ニシテ本條ニ於テ規定スル所ナリ

此遺留分ヲ算定シテ其自由處分額タル遺留分ヲ害シタルヤ否ヤヲ定ムルニハ先ツ被相續人カ贈與

ヲ爲サ、リシニ於テハ其相續開始ノ日ニ有セシ財產ノ總額ハ若干ナルヘキヤヲ定メサルヘカラス。之ヲ算定スルニハ三段ノ運算方法ヲ必要トス。第一ニ被相續人ノ有スル財產ヲ合計シ且ツ相續開始ノ時ニ於ケル價額ニ依リ之ヲ評定スルコト。第二ニ被相續人カ贈與ニ依リ與ヘタル財產ヲ假裝的ニ加算スルコト（一一四六、一〇〇八）。第三ニ被相續人ノ債務ノ全額ヲ控除スルコト是ナリ。本條第一項ノ規定ハコノ運算方法ヲ規定シタルモノナリ。例ヘハ被相續人カ其相續開始ノ時ニ於テ相續ノ目的ト爲シ得ヘキ財產タル四萬圓ノ價格ヲ有シ、其生存中贈與シタル財產ハ總額八萬圓ナリ、而シテ其債務ノ額ニ萬圓ナリトスレハ之カ遺留分ヲ算定スルニハ左ノ運算方法ヲ爲サ、ルヘカラス

40,000<sup>円</sup> (相續開始當時ノ財產總額) + 80,000<sup>円</sup> (贈與シタル財產ノ總額) = 120,000<sup>円</sup> (假裝的加算)

120,000<sup>円</sup> - 20,000<sup>円</sup> (債務ノ全額) = 100,000<sup>円</sup>

100,000 ÷ 2 (遺留分ノ割合タル半額但シ三分ノ一ノ場合アラ) = 50,000 (遺留分ノ額)

即チ前二條ノ規定ニ依リ相續人タル直系卑屬只一人タルトキハ其遺留分ハ五萬圓ニシテ減殺請求權ヲ主張シ八萬圓ノ贈與額ニ對シテ其五萬圓ヲ減殺スルコトヲ得ヘシ。遺產相續人數人アルトキ若クハ承祖相續ノ場合ハ第一一四六條ノ規定ニ依リ前ニ述ヘタル相續分ニ關スル諸條項ヲ適用スルコトナル。本項ノ規定ヲ分折シテ運算術ヲ論述スルコト左ノ如シ



(一)被相続人カ相續開始ノ時ニ於テ有セシ財産ヲ合計スルコト。相續開始ノ當時ニ於テ存スル財産トハ被相続人ニ屬スル一切ノ財産ヲ包含ス。即チ動産タルト不動産タルト債權タルトヲ論セサルナリ。債權ニ付テハ債務者ノ無資力タルト否トヲ論セサルナリ(一一四〇)。特ニ條件附權利又ハ相續期間ノ不確定ナル權利ニ關シテハ評價格ニ依ルヘキコト本條第二項ニ規定スル所ナリ。又タ遺留分權利者ニ對シテ被相続人ノ有スル債權モ亦タ此中ニ包含ス。此場合ノ相續人タル單純承認ヲ爲シタル者ナリトモ亦然リ。此場合ニ於テ實質的ニ債權ノ執行ヲ妨クルト雖モ其義務自体ヲ消滅セシムルモノニアラス (Confusio magis eximit personam at obligatione quam ipsam extinguunt obligationem)。故ニ其債權タル猶ホ存在スルモノト看做ササルヘカラス。遺贈ノ目的タル財産ハ如キモ亦タ之ヲ包含ス。何トナレハ其財産タル被相続人ノ最終ノ時ニ於テ猶ホ其財産トシテ存在スルモノナレハナリ。被相続人ノ死亡ト共ニ消滅スル終身年金權ノ如キモ亦タ然リ。但シ生殘者ノ爲メニ設定セル定期金ノ如キハ被相続人ノ死後存在スヘキモノニシテ被相続人ノ財産中ニ包含セス此等ノ被相続人ノ財産ハ相續開始當時ノ現狀及ヒ其當時ノ價額ニ依リテ計算スヘキモノナリ。何トナレハ遺留分ノ權利即チ相續權ハ此時ニ於テ確定スルモノナレハナリ。相續開始後如何ナル原因ニ拘ラス價格ニ増減ヲ生スルモ顧ル所ニアラス

(二)相續開始當時ノ財産ニ贈與シタル財産ノ總額ヲ仮裝的ニ加算スルコト。此加算法ハ全ク仮裝的ナリ。即チ遺留分計算ノ爲メニ加算スルモノニシテ算盤上ニノミ存在スルモノナリ。即チ此仮裝的ニ加算スヘキ贈與ハ被相続人ノ爲シタル一切ノ贈與ヲ包含ス(但相續開始前一年間ニ爲シタルモノニ限ル、コレ次ノ第一二三條ノ規定スル所ナリ)。即チ贈與財産ノ目的タル動産ト不動産トヲ論セス。其重大ナルト輕微ナルトヲ論セス。但シ實際上施物若クハ慣習ノ贈物(吉凶贈答ノ類)ヲ包含セス。然レトモ單一ノ手渡ニ成ル贈與其他間接、仮裝ノ贈與(一一四二)ヲ包含スルヲ妨ケス又次條ノ期間内ノ贈與タルニ於テハ贈與ノ當時遺留分權利者ノ未タ出生セサルト未タ養子タラサルトニ拘ラス。又贈與ヲ受ケタル者カ相續人タルト實物返還ノ義務アルト否ト(一一〇七)ヲ論セス、コレ仮裝的ノ算定方法ナリトイフ所以ナリ。此等ノ贈與ヲ算定スル基本ハ贈與當時ノ現狀ト相續開始當時ノ價格トニ依ル。即チ(イ)爾後贈與ヲ受ケタル者ニ於テ改良毀損ヲ加ヘタルニ拘ラス抽象的ニ當時ノ現狀ヲ基本トシ(ロ)且ツ相續開始當時ニ於テ猶ホ現存スルモノト看做セル價格ニ基キテ計算スルナリ(一一〇八)。而シテ被相続人カ有償行爲ヲ以テ處分シタル財産ハ總テ之ヲ加算セサルモノトス

(三)債務ノ全額ヲ控除スルコト。前ニ述ヘタル如ク被相続人カ相續開始ノ時ニ於テ有セシ財産ノ價額ト其贈與シタル財産ノ價額トヲ加算シタル後其債務ヲ控除セサルヘカラス。故ニ被相続人ノ財産タル其貸方カ借方ニ超過シタル場合ノ算定方法ハ之ヲ控除スルニ於テ毫モ不便ヲ生スルコト



ナシ。其借方カ貸方ニ超過シタル場合ノ算定方法ハ之ヲ如何ニスヘキカ。例ヘハ一子ヲ有スル被相續人ニシテ其贈與額十萬圓アリ、其財産ハ相續開始ノ時ニ於テ貸方十萬圓借方二十萬圓ナリトスレハ其運算方法ハ如何ニスヘキカ。之カ算定方法三様アリ。一ハ左ノ如シ

$$100,000 \text{圓 (現存財産)} + 100,000 \text{圓 (贈與額)} = 200,000 \text{圓}$$

$$200,000 \text{圓} - 200,000 \text{圓 (負債)} = 0$$

此算定方法ニ對スル非難ハ此方法ニ依ルトキハ其結果零ト爲リ。被相續人ノ自由ニ處分シ得ヘキ財産ハ皆無ナリトスレハ之カ遺留分權利者ニ於テ贈與ノ減殺ヲ請求シ贈與ノ全額ヲ返還セシムル結果ヲ生ス。零ノ二分ノ一ハ同シク零ナレハナリ。贈與返還ノ結果ハ相續人ノ有ト爲リ相續人ノ債權者ヲシテ分離請求權ニ依リ債務ノ辨濟ヲ得セシメ相續債權者ハ一モ辨濟ヲ得ル能ハサルノ果ヲ生スルニ至ル。コレ解釋上許スヘカラサルモノナリトスルニ在リ。第二ノ運算方法ハ左ノ如シ

$$100,000 \text{圓 (贈與額)} - 200,000 \text{圓 (負債)} = -100,000 \text{圓}$$

即チ贈與額ヨリ債務ヲ控除シ猶ホ債務ヲ餘スヲ以テ之カ債權者ハ現存財産ニ就テ辨濟ヲ受クルヲ得ルナリ。之ニ對スル非難ハ凡ソ贈與ハ被相續人ノ財産ヨリ脱出シタルト同時ニ債權者ノ目的トセル擔保ヨリ脱出シタルモノト謂ハサルヘカラス。債務ノ辨濟ハ原則トシテ之カ辨濟ニ充ツルヲ得ヘキ財産ヨリ減殺セサルヘカラサルモノナリ。然ルニ先ツ贈與額ヨリ債務ヲ辨濟セシムル如キ

ハ許スヘカラサルモノナリトイフニ在リ。第三ノ運算方法ハ左ノ如シ

$$100,000 \text{圓 (現存財産)} - 200,000 \text{圓 (債務)} = -100,000 \text{圓}$$

即チ贈與額ト現存額トヲ加ヘタル後債務ヲ控除スルコトヲ爲サシテ先ツ現存額ヨリ債務ヲ控除スルナリ。故ニ現存額ハ相續債權者(被相續人ニ對スル債權者)ノ擔保ト爲ルヘシ前例ニ依レハ現存額十萬圓ヨリ債務二十萬圓ヲ控除スレハ代數術上負數十萬圓ヲ得ヘシ。其零タルコトハ一ナレトモ其零タル相續債權ノ爲メ相續財産ヲ拂盡シタル結果一モ殘存セサルコトヲ意味スルモノナリ。其結果遺留分ハ單ニ贈與ニ付テノミ之ヲ算定シ二分ノ一即チ五萬圓ト爲ル。贈與ヲ受ケタル者ハ遺留分權利者ノ爲メ五萬圓ノ減殺ヲ請求セサルヘキモノトス。此算定方法ハボチエ等佛國學者ノ一般ニ是認スル所ナリ

吾輩ハ本條第一項ノ解釋上第一種ノ運算方法ヲ以テ正當ナリトス。何トナレハ本條ノ規定タル單ニ遺留分ノ算定ニ關シ算盤上ノ運算方法ヲ規定シタルモノニ過キス。前ニ述ヘタル非難ハ之ヲ以テ直チニ贈與ノ減殺及ヒ債務ノ辨濟ニ影響アリトシテ之ヲ論スルモノナリ。贈與ノ減殺ハ後條ノ規定ニ讓リ措テ論セス。相續上ノ債務ノ辨濟ニ關シテハ第一〇二五、一〇四八、一〇五〇條等ノ規定ニ從フヘク本條ノ規定ハ之カ爲メニ其適用ヲ妨ケラル、モノニアラサルナリ

## 第二項

遺留分算定ノ通則ヲ定メタル第一項ノ規定ヲ適用スルニ當リ加算控除ノ目的タル財産



中條件附權利又ハ存續期間ノ不確定ナル權利アルトキハ裁判所ニ於テ選定シタル鑑定人ノ評價ニ從ヒ其價格ヲ定ムヘキモノナリ(一〇三二、二項説明參照)

條件附權利トハ其權利ノ效力ニ付キ停止條件又ハ解除條件ノ包含セルモノヲイフ。存續期間ノ不確定ナル權利トハ前ニ例示セル終身年金權ニ於テ人ノ死亡ヲ以テ期限ト定メタルモノ、如キ是ナリ。此等ノ權利カ遺留分算定ノ目的タルヘキ場合ニ關シテ二種ノ立法例アリ。一ハ評價主義ニシテ佛國民法ノ採用スル所ナリ法律關係ノ永ク確定セサル不便ヲ避ケ且ツ債務者ノ無資力ト爲ル危險ヲ避クルヲ得ルノ利アリ。二ハ條件ノ到來若クハ期間滿了ノ時ニ至リテ計算ヲ爲スヘキモノト爲スモノナリ獨逸民法ニ於テ採用セル所ナリ。此主義タルヤ權利ノ性質ニ適スルモノニシテ理論上正當ナリトス。我民法ハ此主義ヲ採用セスシテ第一種ノ便宜主義ニ依リタルモノナリ

**第二項** 本項ハ第一項ノ例外規定ナリ。我カ民法上舊慣ニ原キ家督相續ノ制度ヲ保存スルノ結果カ特權ニ屬スル權利ヲ認メタリ。其權利ハ系譜器具及ヒ墳墓ノ所有權是ナリ。我國ニ於テ華族ト稱スル族稱ヲ有スル者ニ限り明治十九年布告華族世襲財產法第二條ニ依リ世襲財產ヲ設定シテ其家督相續人ヲシテ必然ニ相續セシムルヲ得ルモノト爲セリ。コレ特別法ニ依ル世襲ノ遺留分ニシテ民法上ノ遺留分ト相關セス。民法ニ所謂家督相續ノ特權ハ之ト異リ之ヲ被相續人ヨリ受ケテ必ス其相續人ニ承繼セシメタルヘカラサルモノニ非ス。コノ特權タル遺留分ノ計算ニ關シテノ

ミ適用アルニ過キサルコトハ前ニ之ヲ述ヘタリ(九八七條説明參照)。即チ其價額ヲ遺留分ニ算入セス。隨テ前項ノ評價ヲ要セサルコト勿論ナリ

**第一千百三十三條** 贈與ハ相續開始前一年間ニ爲シタルモノニ限り前條ノ

規定ニ依リテ其價額ヲ算入ス一年前ニ爲シタルモノト雖モ當事者雙方カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知りテ之ヲ爲シタルトキ亦同シ

(參) 澳九五二、ツューリヒ九八〇乃至九八二、獨二章二一九〇、二項、同三章二二二五、普二部二章四三二以下、泰二六〇三、二六〇四

本條ハ遺留物算定ニ關スル前條ノ補則ナリ

前條ノ規定ニ依リ遺留分ヲ算定スルニ當リ被相續人ノ爲シタル贈與ハ一定ノ條件ニ從ヒ其財產價額ヲ相續財產中ニ算入スヘキモノナリ。佛國民法ニ於テハ贈與ノ目的タル財產ノ價額ハ之ヲ相續財產中ニ算入シ遺留分權利者ハ受贈者ニ對シテ滅殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノトシ且ツ何等ノ制限ヲ設ケス。之ニ反シテ獨逸民法ニ於テハ相續開始ノ時ヨリ十年前ニ爲シタル贈與ノ目的ノ價額ハ之ヲ相續財產ニ算入セサルモノト爲セリ。而シテ英米ニ於テハ全ク贈與及ヒ遺贈ノ滅殺ヲ許サズ。又「ツ、ーリヒ」及ヒ「グラウブンデン」ニ於テハ贈與ニ付キテハ滅殺ヲ許サ、ルヲ本則トシ只故意ニ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルカタメニ爲シタル贈與ヲ認メサル主義ヲ採レリ。若シ相續



開始ノ時ヨリ數年前ニ爲シタル贈與ノ減殺ノ許ストキハ受贈者及ヒ善意ノ第三者ヲ害スルニ至ルヘク、又全ク贈與ノ減殺ヲ許サ、ルトキハ人多クハ遺贈ヲ爲サスシテ贈與ヲ爲スニ至リ遺留分ヲ認メタル實益ナキニ至ル。故ニ本條ノ規定ハ折衷主義ニ原ツキ相續開始前一年間ニ爲シタル贈與及ヒ當事者双方カ遺留分權利者ヲ害スルコトヲ知リテ爲シタル贈與ハ之ヲ相續財産中ニ算入スルモノトシ、且ツ第一一三四條ニ於テ其贈與ノ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノト爲シタリ

即チ前條ノ運算方法ニ於テ(一)相續開始前一年內ニ爲シタル贈與ニ限リ前條ノ規定ニ依リテ其價額ヲ算入スルコト(二)一年前ニ爲シタルモノト雖モ當事者双方カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リツ、之ヲ爲シタルトキハ其贈與ノ價額ヲ算入スヘキモノナリ

**第一千三百三十四條 遺留分權利者及ヒ其承繼人ハ遺留分ヲ保全スルニ必要**

ナル限度ニ於テ遺贈及ヒ前條ニ掲ケタル贈與ノ減殺ヲ請求スルコトヲ得

- (參) 取三八六、三八九、佛九二〇、九二二、澳七八三、九五二、蘭九六七、伊八二二、一〇九二、一〇九二、葡一四九二、一七八九、ドラウアエデン五〇九、三項、ツューリヒ九七八、九八〇乃至九八六、西六五四、六五五、八一五、八一七、白草八八〇乃至八八二、八八六、獨一草一九七九、二〇〇九、二〇一六、二〇一八、同二草二一七一、二〇九〇、二一九五、同三草二三〇五、二三二五、二三三〇、普二部二章四三二以下、索二六〇〇乃至二六〇五

本條ハ遺留分ヲ害シタル贈與及ヒ遺贈ノ減殺ヲ請求スルヲ得ルコトヲ規定ス

三遺贈及  
ヒ贈與ノ  
減殺  
請求權ヲ

前數條ノ規定ニ依リテ遺留分ヲ算定シタル結果トシテ贈與又ハ遺贈ノ目的タル財産ノ價額カ被相續人ノ自由ニ處分スルコトヲ得ヘキ範圍ヲ超過シタルトキハ如何ニシテ其贈與又ハ遺贈ノ效力ヲ減却スヘキカラ定メサルヘカラス。即チ本條ノ規定ニ依レハ被相續人ノ隨意ニ處分スルコトヲ得ル範圍ヲ超過シタル遺贈又ハ贈與ハ當然無効ト爲ルヘキモノニ非スシテ單ニ之カ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノナリ。例ヘハ被相續人ノ遺產ハ十萬圓ナルニ被相續人ハ一萬圓ヲ甲者ニ、二萬圓ヲ乙者ニ、三萬圓ヲ丙者ニ遺贈シタルトキノ如キ十萬圓ノ遺產ニ對シ六萬圓ノ遺贈ヲ爲シタルモノナリ。十萬圓ノ遺產中其半分即チ五萬圓ハ遺留分ニ屬スルモノナリ。然ルニ一萬圓ヲ超過處分セルモノナレバ其部分タル之ヲ減殺セサルヘカラサルナリ。遺留分權利者カ減殺權ヲ有スルハ遺留分ノ有力ナル制裁ナリトス。而シテ此種ノ遺贈又ハ贈與ヲ當然無効ト爲サ、ル所以ハ蓋シ何人ト雖モ生前處分又ハ死後處分ニ依リテ其財産ヲ處分スルコトヲ得ルヲ以テ本則ト爲スモノニシテ殊ニ相續人カ多クノ固有財産ヲ有シ又ハ自己ノ伎倆ニ依リテ生計ヲ營ムコトヲ得ル場合ニ於テハ被相續人ノ爲シタル處分ヲ無効トスルノ必要ヲ感セサルコトアルヘキヲ以テナリ

減殺ノ請求權ハ遺留分權利者及ヒ其承繼人ニ屬ス。被相續人ノ債權者ハ全ク減殺請求權ヲ有セサルナリ。佛國民法ニ於テハ被相續人ノ債權者ハ減殺請求權ヲ有セサルコトヲ明言セルモ遺留分ノ性質上敢テ之ヲ言フノ必要ナカルヘシ。只被相續人ノ債權者ハ遺留分權利者カ單純承認ヲ爲シタ



ルトキニ於テ遺留分權利者ノ債權者トシテ之ニ代リテ減殺ノ請求ヲ爲スコトヲ得ルモノナリ。減殺請求ノ權利ハ相續人ノ一身ニ專屬スル權利ニアラサルヲ以テ其相續人、相續分ノ讓受人、又ハ遺留分權利者ノ債權者、概シテ之ヲ言ヘハ其承繼人ニ於テ此權利ヲ行使スルヲ得ルモノナリ。減殺請求ハ必スシモ之ヲ裁判所ニ爲スコトヲ要セス。外國ノ立法例ニ於テハ訴ヲ以テ減殺ノ請求ヲ爲スヘキモノト定ムルモノアリト雖モ本法ニ於テハ已ムコトヲ得サル場合ノ外ハ裁判所ノ干渉ヲ避クノ主義ヲ採リタルカ故ニ減殺ノ請求ハ訴ヲ以テ之ヲ主張スルコトヲ必要トセサルナリ。減殺請求權ハ遺留分保全ニ必要ナル限度ニ於テス。其必要ナル限度トハ第一一三〇條及ヒ第一一三一條ニ規定セル遺留分ノ割合ニ依ルヘキモノニシテ之カ減殺ノ效力ハ遺贈ニ在テハ全部若クハ一部ノ失効ト爲リ、贈與ニ在テハ全部若クハ一部ノ解除ト爲ルヲ通則トス。之カ適用及ヒ制限ニ關シテハ次條以下ニ詳カナリ。

**第一千二百二十五條** 條件附權利又ハ存續期間ノ不確定ナル權利ヲ以テ贈與

又ハ遺贈ノ目的ト爲シタル場合ニ於テ其贈與又ハ遺贈ノ一部ヲ減殺スヘキトキハ遺留分權利者ハ第一千二百二十二條第二項ノ規定ニ依リテ定メタル價格ニ從ヒ直チニ其殘部ノ價額ヲ受贈者又ハ受遺者ニ給付スルコトヲ要ス。

(參) 取三八五、佛九一七、蘭九六五、伊八一〇、葡一七八八、ツェーリヒ九八五、九八六、西八二〇、三號、  
白草八八七、獨一九八六、同二章二二七八、同三章二二二三

(四) 減殺ノ效力

本條ハ條件附權利又ハ存續期間不確定ノ權利ヲ以テ贈與又ハ遺贈ノ目的ト爲シタル場合ニ於ケル贈與遺贈ノ一部減殺ニ關スルコトヲ規定ス。

減殺ノ效力ニ關シ其減殺ヲ受クヘキ贈與又ハ遺贈ノ目的トシタル權利ノ單純ニシテ無條件ナル場合ハ説明ヲ要セス。其條件附權利又ハ存續期間不確定ノ權利ヲ目的トシタル場合ハ之カ評價ヲ爲シテ減殺ヲ加ヘ其殘額ヲ一時ニ受贈者又ハ受遺者ニ給付スヘキモノトス。存續期間不確定ノ權利ヲ目的トシタル場合ニ付キ之ヲ例スレハ遺言者カ或人ニ對シ終身年金權ヲ遺贈ノ目的ト爲シタルニ當リ、(一) 評價ノ結果右ノ終身年金權ノ價格カ金七千圓トナリタル場合ト、(二) 被相續人カ金五千圓ノ評價額ヲ有スル終身年金ノ遺贈ノ外別ニ金二千圓ノ遺贈ヲ爲シタル場合トノ二ノ場合アリ。而シテ相續財產ノ價額カ金五千圓ニ過キサルトキハ遺留分保全ノ問題ヲ生シ其結果遺贈ヲ減殺セサルヘカラス。此等ノ場合ニ於ケル減殺ノ方法ヲ定ムルニハ如何ニスヘキカ。

第一ノ場合ハ佛民法其他佛法系ノ法典ニ於テ之カ規定ヲ見ル所ニシテ「其權利ノ價額カ遺贈ヲ爲スコトヲ得ル部分ヲ超過スルトキハ相續人ハ或ハ被相續人ノ遺贈ヲ履行シ或ハ遺贈ヲ爲スコトヲ得ル部分ノ完全ナル所有權ヲ與ヘテ其權利ヲ受戻スコトヲ得」ト爲セリ。コレ一ノ便宜法ニ外ナ



ラス。此規定ニ依レハ相續人ハ其選擇ニ從ヒテ遺贈ヲ履行シ又ハ遺留分ヲ害セサル限度ニ於テ一時ニ評價額ヲ支拂フコトヲ得ルモノナリ。新民法ニ於テハ被相續人ノ自由ニ處分スルコトヲ得ヘキ範圍ヲ超過シタル遺贈ハ當然無効ニアラスシテ只減殺ヲ請求スルコトヲ得ルニ過キサルモノト定メタリ。故ニ遺留分權利者ニ於テ此場合ニ減殺權ヲ拋棄シテ遺贈ヲ履行スルコトヲ得ルハ言フヲ俟タサル所ナルカ故ニ特ニ之ヲ明言スル必要ナシ。然レトモ相續人カ一時ニ評價額ノ支拂ヲ爲スコトヲ得ルニ付テハ特別ノ規定ナカルヘカラス。是レ本條ノ規定スル所ナリ

第二ノ場合即チ相續財産カ金五千圓ノ價額ヲ有スルニ當リ遺贈ノ目的タル終身年金權ノ評價額カ金五千圓ニシテ他ニ金二千圓ノ遺贈アル場合ニ於テハ種々ノ問題ヲ生ス。即チ右終身年金權ノ遺贈ノ一部減殺ヲ爲スヘキカ、又ハ相續人ヨリ遺留分ニ害ナキ限度ニ於テ一時ニ其評價額ノ支拂ヲ爲スヘキモノト爲スヘキカ、又ハ割合ニ應シテ他ノ遺贈ト共ニ之ヲ減殺スヘキモノト爲スヘキカ、又ハ遺留分權利者若クハ受遺者ニ一部減殺又ハ評價額ノ支拂ニ付キ選擇權ヲ與フヘキカノ問題ヲ生ス。新民法ハ遺留分權利者ハ其遺留分ヲ害セサル限度ニ於テ一時ニ評價額ヲ支拂フヘキモノト定メタルモノナリ。今遺留分權利者ニ右ノ選擇權ヲ與フルモ又受遺者ニ其權利ヲ與フルモ其ニ不公平タルヲ免レス、又割合ニ應シテ終身年金ノ減殺ヲ爲スヘキモノトセハ被相續人カ終身年金ヲ遺贈シタル目的ヲ達セサルニ至ル、何トナレハ受遺者ハ終身年金ノ全部ヲ受クルト

キハ之ニ依リテ生活ヲ全フスルコトヲ得ルモ其一部ヲ減セラル、トキハ以テ其生計ヲ維持スルニ足ラサル場合アルヘキヲ以テナリ。例ヘハ受遺者ハ年々八百圓ノ年金ヲ終身受領スヘキニ當リ評價ノ結果其權利全體ヲ七千圓ト爲シ之カ減殺ノ結果五千圓ト爲リタル場合ニ五千圓ノ元本ヲ一時ニ辨濟セラレテ年々八百圓ヲ受クルノ權ヲ失フカ如シ。年八百圓ノ元本ハ五分ノ利金ナリトスレハ其元本タル一萬六千圓ナルヘキモ到底五千圓ニ減殺セラルヘキモノナレハ受遺者ハ之カ一時辨濟ヲ得テ以テ満足セサルヘカラスシテ八百圓ノ年金額ヲ二百五十圓ニ減殺セラル、ニ優ルル次ニ條件附權利ヲ以テ遺贈ノ目的ト爲シタル場合、及ヒ條件附又ハ存續期間ノ不確定ナル權利ヲ以テ贈與ノ目的ト爲シタル場合ハ前ニ述ヘタル理由ニ同シ。其説明ノ如キハ類推シテ之ヲ知ルニ難カラサルヲ以テ之ヲ略ス

**第一千百三十六條 贈與ハ遺贈ヲ減殺シタル後ニ非サレハ之ヲ減殺スルコトヲ得ス**

(參) 五五四、取三八六、三八九、佛九二三、九二五、關九七一、伊八二三、一〇九三、葡一四九三、ソニ  
リヒ九七八、西八二〇、一號、白草八八八、八九一、一項、案二六〇〇、二六〇三

本條ハ贈與ノ減殺ヲ規定ス、即チ遺贈ヲ減殺シタル後ニ非レハ之ヲ減殺スルヲ得サルモノトシ以テ遺贈ト贈與トノ間ノ減殺順序ヲ明カニシタルモノナリ



第一千二百三十七條 遺贈ハ其目的ノ價額ノ割合ニ應シテ之ヲ減殺ス但遺言者カ其遺言ニ別段ノ意思ヲ表示シタルトキハ其意思ニ從フ

(參) 五五四、取三八八、三八九、佛九二六、九二七、澳七八三、關九七三、伊八二四、八二五、葡一四九三、ブラツアエンデン五〇九、三項、ウニョリヒ九七九、西八二〇、二號、白草八八九、八九〇、獨一草二〇一三、同二草二一九三、同三草二二二八

本條ハ遺贈ノ減殺ニ付テハ其目的ノ價額ノ割合ニ應シテ之ヲ爲スヘキコトヲ規定ス

言者カ遺贈ヲ爲シタル時ニハ前後アリトスルモ其效力ヲ發生スルハ凡テ遺言者死亡後ニ在ルモノトス(一〇八七、一〇九六)。而シテ其遺贈タル遺留分ヲ害スル爲メ必要ナル限度ニ於テ減殺セラルヘキモノニシテ同シク遺贈タルニ於テハ別段ノ遺言アル場合ノ外、包括名義ノ遺贈ト特定名義ノ遺贈トニ論ナク各遺贈ノ目的ノ價額ノ割合ニ應シテ一齊ニ之ヲ減殺スヘキモノトス。蓋シ特定遺贈ノ場合ニ於テ遺言者ハ受遺者ニ特定財産ノ全部ヲ與ヘテ決シテ其減殺ヲ欲セサルモノ、如ク、又包括遺贈ノ場合ニ於テハ其包括遺贈ノ目的物タル之ヲ組成スル財産ノ移動ニ因テ増減ヲ生スヘキ性質ノモノナレハ遺言者ニ於テ増減ヲ生セサル財産ヲ與フルノ意思ヲ有セサルモノ、如シト雖モ法律ハ減殺ノ效力タル齊シク總テノ受遺者ニ及フモノト爲シタルモノナリ。包括ノ遺贈ハ債務ヲモ包含スルモノナリ故ニ其目的タル價額ノ割合ヲ算スルニハ先ツ其含有スル債務額ヲ控除スヘキモノナルヲ以テ其殘額中ヨリ減殺セサルヘカラス。若シ其含有スル債務額ヲ控除セスシテ

減殺スルトキハ特定ノ遺贈ニ比シテ不公平ノ結果ヲ生スレハナリ

凡ソ遺留分ニ關スル規定ハ公益上ノ規定ナルカ故ニ減殺ニ關スル規定モ亦公益上ノ規定ナリト爲ス者ナキニ非ス、但書ノ規定ハ此疑ヲ決シ遺言者ノ別段ノ意思ヲ妨ケサルモノトス。例ヘハ遺言書中ニハ他ノ贈與ヲ減殺スルコトアルモ此贈與ハ之ヲ減殺スヘカラスト明記シタルトキノ如シ。減殺ノ規定ハ固ヨリ遺留分ヲ完全ナラシムル爲メニ外ナラス勉メテ遺言者ノ意思ヲ重ンスルモノナルヲ以テ此ノ如キ別段ノ遺言ヲ妨ケサルモノトス。即チ其別段ノ遺言タル減殺ノミニ關シ決シテ遺留分ヲ害スルヲ得サルモノトス。佛國民法ニ於テハ別段ノ意思ハ之ヲ明示セサルヘカラストセリ。我民法ニ於テ遺言ヲ爲スニハ書面ヲ作ルコトヲ必要トスルヲ以テ其明示タルヘキコト勿論ナリトス。而シテ別段ノ意思表示ハ固ヨリ遺言ヲ以テ之ヲ爲サ、ルヘカラス

第一千二百三十八條 贈與ノ減殺ハ後ノ贈與ヨリ始メ順次ニ前ノ贈與ニ及フ

(參) 佛九二三、關九七一、伊一〇九三、葡一四九五、一四九六、西六五六、白草八九一、一項、獨一草二〇一五、同二草二一九四、同三草二二二九

本條ハ贈與ノ減殺ニ付キ順序アルコトヲ規定ス

凡ソ贈與ノ減殺ヲ認ムルニ於テハ其減殺順序ヲ定メサルヘカラス。即チ被相續人カ前ノ贈與ヲ爲スニ當リテハ未タ遺留分ヲ害スルニ至ラザリシモ後ノ贈與ヲ爲シタル爲メ始メテ遺留分ヲ害スル



ニ至ルヲアルヘキヲ以テナリ。故ニ贈與ノ減殺ハ後ノ贈與ヨリ始メ順次ニ前ノ贈與ニ及フ者トス  
**第一千百二十九條** 受贈者ハ其返還スヘキ財産ノ外尙ホ減殺ノ請求アリタ  
ル日以後ノ果實ヲ返還スルコトヲ要ス

(參) 佛九二八、關九七四、伊一〇九四、葡一五〇五、白草八九五

本條ハ受贈者ハ其返還スヘキ元本及ヒ減殺請求日後ノ果實ヲ返還スヘキコトヲ規定ス  
受贈者即チ贈與ヲ受ケタル者ハ減殺ニ依リ其受贈財産ヲ現物ニテ (en nature) 之ヲ返還セサルヘ  
カラス。而シテ其元本ノミナラス其果實ヲモ返還スヘキモノナリ。果實返還ニ關スル立法例二種  
アリ。(一)佛國民法伊國民法及ヒ西班牙民法ニ於テハ遺留分權利者カ一年內ニ減殺ヲ請求スルト  
キハ贈與者ノ死亡ノ日以後ノ果實ヲ返還スルコトヲ請求スルヲ得ルモノトシ若シ一年內ニ請求ヲ  
爲サ、ルトキハ請求ノ日以後ノ果實ヲ返還スルコトヲ請求スルヲ得ルニ過キサルモノト爲セリ。  
(二)之ニ反シテ葡萄牙民法ニ於テハ本條ト全ク同一ノ主義ヲ採レリ。贈與ノ減殺ヲ許スニ於テハ理  
論上遺留分權利者ハ受遺者ニ對シテ相續開始ノ日以後ノ果實ヲ返還スルコトヲ請求スルヲ得ルモ  
ノト爲サ、ルヘカラス。然レトモ受贈者ハ其收取シタル果實ヲ消費スヘキコト通常ナルカ故ニ相  
續開始ノ日以後ノ果實ヲ返還セサルヘカラサルモノトスルハ甚タ酷ナリトス。是レ我民法ハ本條  
ニ於テ理論ヲ棄テ、實際ノ便宜ニ本ツキ規定ヲ爲シタルモノナリ、即チ相續開始日後ノ果實ニア

ラスシテ減殺請求アリタル日以後ノ果實ヲ返還スルヲ以テ足レリトス

**第一千百四十條** 減殺ヲ受クヘキ受贈者ノ無資力ニ因リテ生シタル損失ハ  
遺留分權利者ノ負擔ニ歸ス

(參) 照九七〇、二項、白草八九一、二項

本條ハ減殺ヲ受クヘキ受贈者ノ無資力ニ因リテ生シタル損失ハ遺留分權利者ノ負擔ニ歸スルコト  
ヲ規定ス

凡ソ減殺ヲ受クヘク受贈者カ現物ニテ返還スルコト能ハス又其價額ヲ償還スルコト能ハサルトキ  
ハ之カ爲メニ生スル損失ハ何人ノ負擔ニ歸スヘキヤ。之カ負擔方法數種アリ。即チ減殺ヲ受クヘ  
キ受贈者カ無資力ト爲リタル場合ニ於テハ遺留分權利者ハ前ノ順位ニ在ル受贈者ニ對シテ減殺ヲ  
請求スルコトヲ得ルモノト爲スアリ。或ハ前順位ノ受贈者ト遺留分權利者トニ於テ損失ヲ分擔ス  
ヘキモノト爲スアリ。若シ遺留分ヲ認メタル精神ノミヲ貫徹スルニ於テハ第一ノ方法ヲ採ラサル  
ヘカラス。然レトモ若シ減殺ノ請求ヲ受クヘキ者カ返還ヲナス資力ナキ場合ニ於テハ被相續人ニ  
於テ其財産ヲ一切消費シタルモノト看做ストキハ第二ノ方法ヲ採ラサルヘカラス。凡ソ或受贈者  
カ減殺ノ請求ヲ受クヘキ場合ニ於テハ其ノ前順位ニ在ル受贈者ハ第一一三八條ノ規定ニ依リテ減  
殺ノ請求ニ應スルコトヲ要セサルモノナリ。既ニ同條ノ規定アルニ於テハ其當然ノ結果トシテ減



殺ヲ受クヘキ受贈者カ無資力ニシテ返還ヲ爲スコト能ハサル場合ニ於テハ其損失ハ遺留分權利者ノ負担ニ歸スヘキモノト爲サレヘカラス。コレ我民法ノ採用シタル負担方法ナリ。葡萄牙民法ニ於テハ遺留分權利者ト前ノ受贈者トカ損失ヲ分担スヘキモノト爲シ、白耳義民法草案ニ於テハ前ノ受贈者ノミ損失ヲ負担シ遺留分權利者ハ之ニ對シテ減殺ノ請求ヲ爲スヲ得ルモノトセリ。佛國民民法ニ於テハ明文ヲ設ケサルカ爲メ二種ノ方法中孰レノ方法ニ依ルヘキモノナルカノ問題ニ關シ學者間ニ爭論アリ。要スルニ今此二種ノ方法タル各理由アリテ若シ明文ヲ設ケサルトキハ佛國ニ於ケルカ如ク解釋上疑ヲ生スルヲ免カレス。故ニ本條ノ規定タル第一一三八條ノ結果ニ過キサルモ疑義ヲ生スルヲ免カレサルヲ以テ特ニ之カ規定ヲ爲シタルモノナリ

**第一千百四十一條 負擔附贈與ハ其目的ノ價額中ヨリ負擔ノ價額ヲ控除シ**

タルモノニ付キ其減殺ヲ請求スルコトヲ得

本條ハ負擔付贈與ハ其目的ノ價額中ヨリ負擔ノ價額ヲ控除シタルモノニ付キ其減殺ヲ請求スルヲ得ルコトヲ規定ス

贈與ノ減殺ヲ爲スヘキ場合ニ於テ若シ其贈與カ負擔附ナルトキハ受贈者カ受クヘキ利益ノ實額ハ其負擔ヲ控除シテ始メテ定マルヘキコト當然ノ事理ニ屬ス。若シ其贈與ノ目的ノ價額ノ全部ニ就キ減殺スルトキハ受贈者ハ當初之ヲ受クル際ニ於ケル負擔ト贈與額トノ權衡ト相應セサル結果ヲ

生スル爲メ意外ノ損害ヲ蒙ルヘキコト論ヲ待タス。即チ第一一三四條ノ規定ニ依リ其全額ヲ減殺セラル、ニ至ルヘシ。故ニ本條ハ目的價額ヨリ負擔價額ヲ控除シタル部分ニ付テノミ減殺權ヲ行フヘキモノトス

**第一千百四十二條 不相當ノ對價ヲ以テ爲シタル有償行爲ハ當事者雙方カ**

遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リテ爲シタルモノニ限り之ヲ贈與

ト看做ス此場合ニ於テ遺留分權利者カ其減殺ヲ請求スルトキハ其對價ヲ

償還スルコトヲ要ス

(參) ツニール九八〇、九八一、九八五、九八六

本條ハ有償行爲ニシテ贈與ト同一視スヘキモノヲ規定ス

有償行爲ニシテ贈與ト同一視スヘキモノナキニアラス。隨テ何レノ場合ニ於テモ有償行爲ニ付キ減殺權ヲ行使スルヲ得ストセハ不當ノ結果ヲ生スルヲ免レス。故ニ有償行爲ニシテ贈與ト同一視スヘキモノハ之ト同一ニ取扱フヘキモノトシ之ニ對シテ減殺ヲ請求スルヲ得ヘキモノトス。我民法ニ於テハ債權者ノ取消權ニ關シテ贈與ト有償行爲トヲ區別セス。此點ヨリシテ看察スルモ本條ノ規定ハ必要ナリトス。但有償行爲ノ減殺ヲ爲スニハ當事者双方カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リタルコトヲ必要トス故ニ本條ヲ適用スルニハ左ノ條項ニ從ハサルヘカラス



(一) 不相當ノ對價ヲ以テ爲シタル有償行爲タルコト。例ヘハ賣買交換ノ如キ之ニ因リテ取得スヘキ利益ノ對價トシテ或出捐ヲ要スルモノナリ。然ルニ其出捐ト取得スヘキ利益トノ權衡不相當ニシテ通常多額ノ價アル物ヲ僅少ノ對價ニテ讓渡シタル如キ不相當タルヲ免カレス。其對價ノ不相當ト爲スヘキヤ否ヤハ事實問題ニ屬ス

(二) 當事者双方カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リテ爲シタルモノニ限ルコト。即チ惡意ノ存在ハ減殺ノ請求ヲ主張スル者ニ於テ之ヲ證明セサルヘカラス

(三) 減殺請求者ハ其對價ヲ償還セサルヘカラス。即チタトヒ僅少ナリトモ對價ヲ償還スルニアラサレハ其有償行爲ヲ贈與ト同一ニ取扱フヲ得ス。恰モ前條ノ負擔附贈與ニ付キ負擔價額ヲ目的價額ヨリ減殺シ其餘ノ部分ニ付キ減殺ヲ請求スルヲ得ルト相類ス

第一千四百四十二條 減殺ヲ受クヘキ受贈者カ贈與ノ目的ヲ他人ニ讓渡シタルトキハ遺留分權利者ニ其價額ヲ辨償スルコトヲ要ス但讓受人カ讓渡ノ

當時遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リタルトキハ遺留分權利者ハ之ニ對シテモ減殺ヲ請求スルコトヲ得

前項ノ規定ハ受贈者カ行爲ノ目的ノ上ニ權利ヲ設定シタル場合ニ之ヲ準用ス

(參) 佛九二九、九三〇、兩九七五、九七六、伊一〇九五、一〇九六、葡一五〇二、一五〇四、自草八九三、八九四、案二六〇七

本條ハ減殺ヲ受クヘキ受贈者カ贈與ノ目的ヲ他人ニ讓渡シタルトキハ遺留分權利者ニ其價額ヲ辨償スヘキコトヲ規定シ且ツ遺留分權利者ハ惡意ノ讓受人ニ對シテモ減殺ヲ請求スルヲ得ルコトヲ規定ス

第一項 減殺ノ爲メ返還スヘキ贈與ノ目的物カ現物ニテ存在セサルトキハ之カ價額ヲ辨償セ

サルヘカラス。佛國民法其他多數ノ法典ハ本條第一項ノ場合ニ於テ遺留分權利者ハ受贈者ニ資力アルトキハ先ツ之ニ對シテ辨償ヲ請求シ、若シ受贈者カ無資力ナルトキハ讓受人ノ善意惡意ヲ問ハス之ニ對シテ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノト爲セリ。然レトモ讓受人ノ善意ナルニ拘ハラス之ニ對シテ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノトセハ取引ノ安全ヲ害スルニ至ルヘキハ當然ナリトス。故ニ本條但書ニ於テ讓受人ノ惡意ナル場合ニ限り之ニ對シテ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノトス。受贈者ノ無資力ナル場合ニ於テ最モ之カ適用ヲ見ル

第二項 前項ノ規定ハ受贈者カ贈與ノ目的上ニ抵當地役其他ノ權利ヲ設定シタル場合ニ準用ス

ヘキモノナリ。即チ遺留分權利者ハ此等ノ設定行爲ヲ爲シタル受贈者ニ對シテ減殺ノ爲メ價額ノ辨償ヲ請求シ又其被設定者カ惡意ナル場合ニ於テハ之ニ對シテモ減殺ヲ請求スルヲ得ヘシ。佛國



民法其他多數ノ法典ニ於テハ受贈者カ贈與ノ目的ノ上ニ設定シタル地役權、地上權、質權又ハ抵當權等ハ當然消滅スルモノトセリ。只白耳義民法草案ニ於テハ或期間ヲ超ヘサル貸借ハ依然トシテ存續スヘキモノトセリ。然レトモ贈與者カ贈與ノ目的ノ上ニ設定シタル權利ハ之ヲ所有權ト同一ニ取扱フヲ至當トス。本項ノ規定ハ多數ノ立法例ニ反シテ適當ナル規定ヲ爲シタルモノト謂ハサルヲ得ス

**第一千百四十四條** 受贈者及ヒ受遺者ハ減殺ヲ受クヘキ限度ニ於テ贈與又

ハ遺贈ノ目的ノ價額ヲ遺留分權利者ニ辨償シテ返還ノ義務ヲ免ルルコトヲ得

前項ノ規定ハ前條第一項但書ノ場合ニ之ヲ準用ス

(參) 佛九二四、關九七二、伊八二六、一〇九一、二項、葡一四九八乃至一五〇〇、西八二一、八二二、白草八九二、獨一草一九七六、一九七八、同二草二二六九、同三草二三〇三、案二五八九、

本條ハ減殺ヲ受クヘキ受遺者及ヒ受贈者ハ其價額ヲ辨償シテ返還義務ヲ免ル、ヲ得ルコトヲ規定ス

**第一項** 減殺權ニ關シテ佛國民法其他多數ノ立法例ハ現物返還主義ヲ採ル。我民法ハ現物返還主義ヲ以テ本則ト爲スト雖モ、受贈者及ヒ受遺者ハ如何ナル場合ニ拘ラス贈與又ハ遺贈ノ目的ノ價額ヲ辨償シテ返還ノ義務ヲ免ル、ヲ得ルモノトス。蓋シ現物返還主義ハ遺留分權利者カ祖先

傳來ノ財産ヲ保持スル爲メニハ便ナリト雖モ其極ヤ自由取引ノ安全ヲ害スルニ至ル。且遺留分權利者ニ在テハ贈與又ハ遺贈ノ目的ノ價額ヲ受クルヲ得ルヲ以テ其利益ヲ害セラル、コトナキナリ。減殺ノ請求權ハ原則トシテ一ノ債權ナリ。但例外ノ場合ニ於テ之ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得ルモノナリ。蓋シ遺留分權利者ノ保護トシテ減殺ノ請求權ハ債權ト爲スヲ以テ足レハナリ。即チ本條ニ依リ受贈者及ヒ受遺者ハ價額ノ辨償ニ依リ現物返還ノ義務ヲ免ル

**第二項** 前項ニ於テ説明スル如ク受贈者及ヒ受遺者ト雖モ贈與又ハ遺贈ノ目的ノ價額ヲ辨償シテ現物返還ノ義務ヲ免ル、コトヲ得ルモノトセルニ於テハ惡意ノ讓受人ト雖モ其讓受ケタル物又ハ權利ノ價額ヲ辨償シテ返還ノ義務ヲ免ル、コトヲ得ルハ當然ナリトス。本項ハ特ニ之カ規定ヲ爲シタルモノトス

**第一千百四十五條** 減殺ノ請求權ハ遺留分權利者カ相續ノ開始及ヒ減殺ス

ヘキ贈與又ハ遺贈アリタルコトヲ知りタル時ヨリ一年間之ヲ行ハサルトキハ時効ニ因リテ消滅ス相續開始ノ時ヨリ十年ヲ經過シタルトキ亦同シ

(參) 佛二二六二、二二六五、二二六六、澳一四八七、關九七六、四項、葡一五〇三、獨一草一九九九、同二草二一九七、同三草二三三二、普二部二四四〇・案二六一六

本條ハ減殺ノ請求權ニ關スル特別時効ヲ規定ス。佛國民法及ヒ白耳義民法草案ノ如キハ減殺ノ請



求ニ關シテ特別ノ時効ヲ設ケス。故ニ其請求權ハ通常長期ノ時効タル卅年ヲ經過シタル後ニ至リ始メテ時効ニ罹ルモノト謂ハサルヘカラス。近世ノ立法例ニ於テハ概テ減殺ノ請求權ノ時効期間ヲ三年ト爲セリ。本條ノ規定ト相近似スルモノハ獨逸民法ニシテ遺留分權利者カ相續ノ開始及ヒ其遺留分ヲ害スヘキ行爲ヲ知リタル時ヨリ三年間減殺ノ請求ヲ行ハサルトキ若シハ相續開始ノ時ヨリ三十年ヲ經過スルトキハ其請求權ハ時効ニ依リテ消滅スヘキモノトセリ。我立法者ハ是等ノ期間ヲ以テ長キニ過クルモノトシ、別ニ短期時効ヲ認メタリ。即減殺請求權ハ相續ノ開始及ヒ減殺スヘキ贈與又ハ遺贈アリタルコトヲ知リタル時ヨリ一年間之ヲ行ハサルトキハ時効ニ因リテ消滅スヘキモノトス。即チ遺留分權利者ハ一年內ニ減殺權ヲ行使セサルヘカラス。此期間ノ起算點ハ相續開始シタルコト及ヒ減殺スヘキ贈與アリタルコト或ハ相續開始シタルコト及ヒ減殺スヘキ遺贈アリタルコトヲ知リタル時ニ始マル。其知不知ニ拘ハラズ相續開始ノ時ヨリ十年ヲ經過シタルトキモ亦タ同シク時効ニ因リテ消滅スヘキモノトス。

**第一千四百四十六條 第九百九十五條 第一千四條 第一千五條 第一千七條及ヒ第八條ノ規定ハ遺留分ニ之ヲ準用ス**

(參) 佛九一八、九一九、九二二、九二四、澳七八七乃至七九四、葡九六六、九六八、九六九、九七〇、一項、伊八一、八二二、二項、葡一四九七、一四九八、一五〇〇、一七九〇、二號、三號、ツェーリヒ九七三、西

八一五、八一八、二項、八一九、一項、白草八八三、二項、八八四、八八五、八九二、獨一草一九〇、一九八三、一九八九、一九九〇、二〇〇九、一項、二〇二二、同二草二七三、二七五、二二八〇、二二八一、二一九〇、同三草二三〇七、二三〇九、二三二六、二三二五、二三二五、普二部二章三九三以下、案二五九〇、二六〇五、二六〇

本條ハ遺產相續ノ相續分ニ關スル規定ヲ本章ニ準用スヘキコトヲ規定ス

本條ノ規定ニ依リテ遺留分ニ準用セラルヘキ條規ハ皆遺產相續ニ關スル規定ナリ。或ハ遺留分ハ相續分ニ外ナラサルヲ以テ特ニ遺產相續ニ關スル規定ヲ準用スルノ必要ナシトスル者アリト雖モ遺產相續ニ關スル規定ハ單ニ遺產相續ノミニ關シテ適用スヘキモノナルヲ以テ直チニ之ヲ一般ノ相續ニ適用スヘキ遺留分ニ適用スヘキモノニ非ス。加之遺留分ト相續分トハ仮令其本質ヲ異ニスルモノニ非ストモ其範圍ニ於テ異ニスルモノナリ。遺產相續人ト遺留分權利者トノ範圍ニ於テモ亦異リ。是レ特ニ本條ニ於テ準用例ヲ定ムルノ必要アルナリ。其準用例左ノ如シ

一ハ第九九五條ニシテ同條ハ承祖相續ニ關ス。遺留分ノ權利ハ卑屬親ニ於テ直チニ承祖承繼ヲ爲スヲ得ルモノナリ(一一三〇、一一三二)

二ハ第一〇〇四條ニシテ同條ハ諸子均分ニ關スル規定ナリ遺留分ノ權利モ亦各自ノ部分相均シ(遺留分ハ相續分ノ如ク被相續人ニ於テ變更スルヲ許サス)庶子及ヒ私生子ハ嫡出子ノ二分ノ一タルコト亦タ同シ(一一三〇、一一三二)



三八第一〇〇五條ニシテ同條ハ承祖相續人ノ相續分ハ被代襲者タル直系尊屬ノ受クヘキ部分ニ同シキコトヲ規定ス。遺留分ノ權利亦タ此例ニ從フヘキナリ(一一三〇、一一三一)

四八第一〇〇七條ニシテ同條ハ相續分計算方法ヲ規定ス。遺留分ヲ計算スルニモ亦タ之ニ從ハサルヘカラス(一一三二)

五八第一〇〇八條ニシテ同條ハ前條ノ副則ニ屬シ相續分ヲ計算スルニ當リ贈與ノ價額ハ贈與後ニ變更消滅アルモ相續開始當時原狀ニテ存在スルモノト看做シテ計算スルモノナレハ遺留分ノ計算モ亦タ之ニ從フモノトス

# 相續法論 畢

明明明明明  
治治治治治  
三三三三三  
十十十十十  
二二一一一  
年年年年年  
一一十十十  
月月一一一  
二二月月  
十廿廿  
八五四一七  
日日日日日  
三三再再初初  
版版版版版  
發行發行發行  
行行行行行

版權  
所有

著者 奧田義人  
發行者 江草斧太郎  
印刷者 熊田宜遜

民法相續法論 奧付

## 發行所

(電話本局三二三番)

有斐閣書房

發賣所  
發賣所  
發賣所

東京市神田區一ツ橋通町七番地五號地  
東京市本郷區本郷一丁目五番地  
大阪市東區備後町四丁目  
吉岡平助

(所版活田熊地番五廿日丁三町錦區田神所刷印)



W324.6

054

7



最高裁判所図書館



000126358



