

2-285

松波
私論

日本
手形法

明治
41 5 26
南太

序

曩ニ私論日本商法ヲ著ハシ我國ノ商法ニ貫通スル原理ヲ説明シ條章ヲ正解シタリ然レトモ七百條ニ垂ントスル大法典ヲ一冊ノ書ニ包容スルモノ到底精ヲ極メ緻ヲ盡クスヲ得ス彼書ノ目的亦蓋シ此ニアラサルナリ

詳細ニ商法ヲ解説スルニハ必スヤ各編別卷ノ態ヲ以テセサル可ラス而シテ今ヤ自ラ其力ヲ措ラスシテ先ツ之ヲ手形法ニ試ミタリ是レ商法實施以來最多ノ難問ヲ惹起シ學者ノ實用的解釋ヲ待ツ最モ切ナルモノ之ヲ手形關係ニ見ルニ由ル」

本書ノ目的ハ日本手形法ノ趣旨ヲ闡明シ法條ヲ解釋シ疑問ヲ決斷スルニアリ特殊ノ重要問題ニ關シテハ固ヨリ深ク幽玄ノ法理ヲ拓キ廣ク歐米諸學者ノ名說ヲ參スルハ勿論往々

我大審院ノ判決ヲ品臨スル所アルモ主トスル所ハ日本法律ノ實論正解ニアリ隨テ僻說奇言ハ全然排斥シ又意味ナキニ諸國法ノ規定ヲ引援シ用ナキニ無數ノ學說ヲ臚列スルコトハ勉メテ之ヲ避ケタリ全卷數十萬言中一個ノ外國文辭ヲ交ヘサルハ聊カ意ノ存スル所ナリ而シテ著者ハ他日諸國法ヲ比較論評シ諸學說ヲ蒐集合纂シテ別ニ一書ヲ著ハシ以テ少數斯學者ノ參考ニ資セントス

再言ス本書ノ趣旨ハ詳細ニ而モ平易明晰ニ日本手形法ヲ解説シテ讀者ニ手形難解ノ歎ナカラシムルニ在リ微意實ニ此ニ外ナラス然レトモ手形ノ法理ハ深遠ナリ手形ノ關係ハ紛糾セリ著者ノ淺學殆ト其重キニ堪ヘス加フルニ澁硬ノ筆ヲ以テス意餘リアリテ力副ハサルノ感深シ

非才ヲ以テ本書ヲ著ハス毫モ特色ノ記スヘキナシ必要ノ正說ヲ引照シ上梓時マテノ判例ヲ參酌シ現行ノ商慣習ヲ汎ク資料トスル等ハ本書ノ如キ著書ニ當然ノ事トシ獨リ本書ノ他ト異ナル所ハ約束手形ノ節目ヲ爲替手形ニ對應セシメテ相互ノ參照ニ便シタルニ在リ法典ノ順序ニ從ヒ先ツ爲替手形ヲ詳說シ次テ其節目ニ適合セシメテ約束手形ヲ略說シタルニ在リ庶幾クハ學理ノ研究ト實用ノ便トニ併セ得ル所アラシカ若シ此ノ如キ些事ヲモ特色ト言ヒ得ヘクンハ此一事或ハ本書ノ特色ト言フヲ得ヘケン

明治四十一年五月十五日

著者

目次

總論

第一節 手形法ノ沿革

手形ノ過去

手形法ノ過去

手形法ノ將來

第二節 手形法ノ三大系

佛國法系

獨逸法系

英國法系

第三節 手形法ノ意義

目次

一
三
三
二
一
一
一
二
二
三
三
四〇

學者ノ定義

第四節 手形學說

紀念說

部說

參考說

第五節 日本法ノ手形學說

振出ノ說明

甲 振出人受取人間

乙 振出人所持人間

裏書ノ說明

甲 裏書人被裏書人間

乙 裏書人所持人間

引受ノ說明

四五

四七

五一

五五

五九

七五

七五

七五

八三

八九

八九

九〇

九〇

二

甲 引受人振出人間

乙 引受人所持者間

引受契約ノ成立時期

證據問題

第六節 手形能力

諸國法ノ比較

手形能力者ノ區別

自然人ト法人

普通人ト商人

韓國ノ手形訴訟

第七節 手形訴訟

爲替訴訟ノ意義

爲替訴訟ノ管轄裁判所

目次

三

一〇二

一〇三

一〇六

一〇七

一一一

一一七

一一九

一二二

一三二

九六

九三

九一

九一

通常訴訟ノ管轄裁判所
共同訴訟ノ管轄裁判所
起訴審理及ヒ判決

一三七
一三九
一四〇

第八節 手形國際私法

手形行爲ノ成立
手形行爲ノ效力

一四四
一四四
一五三

第九節 手形ノ經濟觀

送金及ヒ金融
紙幣ノ補充

一六一
一六四

索引

一六六

手形法ノ立法

一六九

手形法規ノ解釋

一七二

第十節 手形資金

一八〇

手形資金ノ規定

一八一

手形資金ノ實體

一八五

手形資金ノ營業者

一八九

第十一節 手形ノ對價

對價ト手形要件

一九五

對價ト諸關係

一九六

對價ノ實體

一九九

第一章 總則

二〇五

第一節 手形ノ意義及ヒ特質

二〇五

形式證券

二〇七

說權證券

二一二

不要因證券

二一四

目次

金錢證券	二一五
無條件證券	二一七
定地拂證券(地ノ意義)	二一九
當然ノ指圖證券	二二五
通常定日拂證券	二二六
有價證券	二二八
商業證券	二三二
債權證券	二三二
第二節 手形ノ種類	二三五
爲替手形約束手形、小切手	二三五
內國手形、外國手形	二三六
郵便爲替	二三七
第三節 手形ノ署名	二四一

署名者ノ責任	二四三
代理人ノ行爲	二四六
代理人ノ責任	二五二
特別ノ代理人	二五四
法人ノ代理人	二五七
第四節 手形ノ偽造及ヒ變造	二六一

手形ノ偽造	二六一
手形ノ偽造行使罪	二六五
手形行爲ノ沒收	二七〇
偽造手形ノ範圍論	二七三
變造手形	二八〇
署名ノ時ノ推定	二八三
變造ノ法理論	二八六

第五節 無能力者ノ手形債務

八

無能力者ノ行爲(借財)

二九五

債效取消ノ效果

二九六

詐欺強迫

三〇一

第六節 手形抗辯

三〇六

對惡意者

三〇九

對大過失者

三一二

第七節 手形ノ返還(第四四一條)

三一五

第八節 手形場所

三一七

法定ノ場所

三二一

他ノ場所

三二二

第九節 手形時效

三二五

三年後ノ再償還請求
時效ノ中斷

三三〇
三三一

第十節 利益償還請求權

三三五

權利ノ名稱

三三六

請求金額

三三九

請求ノ當事者

三四四

第十一節 手形債務成立ノ影響

三四八

日本法ノ解釋(更改)

三五三

第二章 爲替手形

三六〇

第一節 振出

三六四

第一款 爲替手形ノ要件

三六四

一 爲替手形タルコトヲ示スヘキ文字

三六四

目次

九

二 一定ノ金額	三六七
三 支拂人ノ氏名又ハ商號	三七二
四 受取人ノ氏名又ハ商號	三七三
五 單純ナル支拂ノ委託	三七六
六 振出ノ年月日	三七八
七 一定ノ満期日	三八〇
八 支拂地	三八五
要件ノ記載	三八九
要件ノ欠缺	三九二
要件以外ノ記載	三九四
無記名手形	三九七
記名持參人手形	三九八
自己宛手形	四〇〇
自己宛手形	四〇四

季節向
 斬新流行品
 種々揃置
 日申候
 松坂屋伊勢屋本店
 へ是非の御金
 存りたし

自己指圖手形	四〇五
第三款 手形ノ多數當事者	四〇七
振出人ノ多數	四〇九
受取人	四一三
支拂人	四一八
第四款 白地振出	四二五
振出人ト補充者ノ關係	四三〇
比較研究	四三三
第五款 要件實在論	四三四
人ノ記載	四三九
地ノ記載	四四一
日ノ記載	四四八
第六款 氏名商號論	四五一

日本法ノ解釋	四五二
反駁及ヒ立法論	四五七
外國法	四六〇
氏名ノ實質	四六三
第二節 裏書	四六六
第一款 裏書ノ方式	四七一
記名裏書	四七一
無記名裏書	四七八
逆裏書	四八五
第二款 裏書ノ連續	四九〇
第三款 裏書ノ效力	四九五
裏書人間ノ關係	四九八
禁轉文句及ヒ免責文句	五〇一

滿期後ノ裏書	五〇五
第四款 質入裏書及ヒ取立裏書	五〇八
質入裏書	五〇八
取立裏書	五一五
共通問題	五一六
虛偽ノ裏書(信託裏書)	五二三
第五款 手形ノ讓渡	五二五
第三節 引受	五三〇
引受ノ義務	五三二
第一款 引受ノ方式	五三五
白地引受	五三八
第二款 引受ノ效力	五四三
不單純引受	五四四

第三款 一覽後定期拂ノ爲替手形

二四

五五三

變例ノ引受拒絶證書

五五六

第四節 擔保ノ請求

五六二

第一款 立法主義

五六二

第二款 請求ノ手續

五六九

第三款 擔保ノ供給

五七三

第四款 再擔保請求

五七四

第五款 擔保ノ失効

五七八

第六款 破産擔保

五八三

第五節 支拂

五八九

第一款 手形ノ呈示

五八九

呈示證券

五八九

引受人ノ代理人
引受人ノ破産

五九五
六〇〇

第二款 支拂請求ノ日及ヒ場所

六〇八

満期日後二日

六〇九

支拂場所ノ搜出

六一三

第三款 支拂ノ履行

六一五

支拂ノ猶豫

六一七

拒絶後ノ支拂

六一九

手形ノ交付及ヒ署名

六二一

第四款 支拂ノ變體

六二五

満期日前ノ支拂

六二五

無權利者ヘノ支拂

六二七

金額ノ供託

六三六

目次

一五

免除代物辨濟

第五款 一覽拂手形

第六節 償還ノ請求

第一款 總 說

第二款 支拂拒絕證書

拒絕證書作成ノ場所

拒絕證書作成ノ日

拒絕證書作成ノ免除

第三款 償還請求ノ通知

通知ノ方法

執達吏

通知ノ期間

通知ニ免除ナシ

二六

六三八

六四一

六四三

六四三

六四七

六四八

六五二

六五四

六六二

六六三

六六四

六七〇

六七四

第四款 償還請求金額

第五款 償還ノ履行

戻手形

第六款 再償還請求

第七節 保 證

第一款 保證ノ方式

第二款 保證人及ヒ被保證人

第三款 保證ノ效力

第八節 參 加

第一款 參加引受

第一項 豫備支拂人

豫備支拂人ヲ記載スル者

目 次

一七

七一七

七一六

七一二

七一二

七〇七

七〇五

六九七

六九六

六九〇

六八三

六八二

六七六

豫備支拂人ト爲ル者

豫備支拂人記載ノ效力

第二項 榮譽引受人

第三項 參加引受ノ競合(被參加人)

第四項 參加引受ノ效力

第二款 參加支拂

第一項 參加引受人

第二項 榮譽支拂人

第三項 參加支拂ノ競合(被參加人)

第四項 參加支拂ノ效力

第九節 拒絕證書

第一款 拒絕證書ノ作成者

第二款 拒絕證書作成ノ手續

七二一

七二四

七二六

七三〇

七三四

七三八

七三八

七四〇

七四三

七四六

七五〇

七五八

七六三

作成ノ期間

作成ノ場所

手續ノ改良

七六三

七六五

七六七

七七一

七九四

八〇一

第十節 爲替手形ノ複本及ヒ謄本

第一款 複本ノ交付及ヒ送付

第二款 複本上ノ權利

第三款 謄本

八〇六

八〇八

八一四

八一七

八一九

附節 荷爲替手形

荷爲替ノ意義

八二二

荷爲替ノ要素
 荷爲替ノ讓渡
 荷爲替ノ主債權
 荷爲替ノ判決

第三章 約束手形

第一節 振出

第一款 約束手形ノ要件

- 一 約束手形タルコトヲ示スヘキ文字
- 二 一定ノ金額
- 三 受取人ノ氏名又ハ商號
- 四 單純ナル支拂ノ約束
- 五 振出ノ年月日
- 六 一定ノ満期日

八二六
 八三二
 八三四
 八三六
 八四〇
 八四七
 八四七
 八四七
 八四八
 八四九
 八五〇
 八五一
 八五二

七 振出地

第二款 變例ノ約束手形

第二節 裏書

第一款 裏書ノ方式

第二款 裏書ノ連續

第三款 裏書ノ效力

第四款 質入裏書及ヒ取立裏書

第五款 約束手形ノ讓渡

第三節 一覽

第四節 破産擔保ノ請求

第五節 支拂

八五四
 八六二
 八六八
 八六八
 八七三
 八七三
 八七五
 八七八
 八八一
 八八三
 八八八
 八八八
 八九二

第六節 償還ノ請求

三

第一款 償還請求ノ手續

九〇〇

第二款 償還ノ履行

九〇〇

第三款 再償還請求

九〇五

第七節 保 證

九〇九

九一二

第八節 參加支拂

九一七

第九節 拒絶證書

九二〇

第一款 拒絶證書ノ要件

九二三

第二款 拒絶證書ノ種類

九二七

第十節 贍 本

九三〇

附 節 二問題

九三一

九三一

第四章 小切手

約束手形ノ振出ト前者

九三一

約束手形ト豫備支拂人

九三七

九四四

小切手法ノ比較

九四七

小切手ノ實質

九五二

小切手ノ意義

九五八

第一節 振 出

九六三

一 小切手タルコトヲ示スヘキ文字

九六三

二 一定ノ金額

九六四

三 支拂人ノ氏名又ハ商號

九六七

四 受取人ノ氏名若クハ商號又ハ所持人ニ支拂フ

九六八

ヘキコト

九六八

五 單純ナル支拂ノ委託

九七三

目 次

二三

六 振出ノ年月日
七 支拂地

第二節 裏書

立法論

第三節 支拂

第四節 償還ノ償求

第五節 拒絶證書

特別節 理論及ヒ特別規定

受取式小切手ト赤切手

支拂人ノ制限論

小切手保證論

小切手ノ一覽性

九七四

九七五

九八一

九八四

九八七

九九二

九九八

一〇〇二

一〇〇二

一〇〇六

一〇一〇

一〇一〇

一〇二三

一〇二三

平行線小切手

過料

小切手資金

小切手契約

一〇一六

一〇一九

一〇二二

一〇三二

日本手形法

法學博士 松波仁一郎 著

總論

本書ハ専ラ日本商法中ニ存スル手形法ヲ説カントスルニアリ然レトモ手形法ノ規定ハ簡潔ニシテ手形ノ成立流通等ニ關スル諸種ノ關係ヲ其中ニ容レサルヲ以テ條章ノ説明ノミニ依リテハ手形ノ法理ヲ熟知シ難ク又實際ニ生スル諸問題ヲ解決シ難シ故ニ茲ニ總論ト題シテ特ニ手形法規ノ根本原理手形ノ基礎ヲ爲ス内部關係手形ニ密接ノ關係ヲ有スル事項手形法ノ適用ニ際シテ遭遇スル問題等ヲ論說スルコトトシタリ

手形法ノ大體ノ觀念ヲ得サルニ先テテ總論ヲ了解スルハ困難ナランモ總論中ニハ手形法ノ沿革意義性質等ノコトアリテ卷末ニ附シ得サルヲ以テ不得已卷頭ニ一括シタルナリ全部讀了ノ後更ニ再讀セハ義自ラ明カナラン

第一節 手形法ノ沿革

手形ノ過去

手形ノ正確ナル起原ニ關シテハ學說一定セス或モノヲ正確ナル起原ト信シタル後ニ其誤謬ヲ發見シタルコトアリ古文書ノ發見ニヨリテ或法規ノ前ニ更ニ他ノ法規アリシヲ知ルコト屢ナリ殊ニ近來「ハムムラビ」法典ノ發見アリテヨリ學者ハ諸般ノ制度ニ關シテ從來最古ト信シタルモノノ正否ヲ疑フニ至レリ手形ニ付テモ亦然リ

學者ハ先ツ或事實ノ存否ヲ爭ヒ次テ同一ノ事實ヲ如何ニ解スルカヲ爭フナリ或者ハ或事實ヲ手形ノ起原トシ他ノ者ハ其事實ハ未タ以テ手形ノ起原ト爲スニ足ラストス金錢支拂ノ依頼書又ハ金錢ノ借用書ヲ以テ手形ノ濫觴トスル者アレハ手形ヲ成スニハ此外ニ尙ホ二三ノ特質ヲ要スト言フ者アリ各自ノ専門トスル所ニ從ヒテモ說ヲ異ニシ經濟學者中ニハ手形ハ貨幣ト起原ヲ同シウスト言フ者アレハ商法家又ハ海法學者ニシテ手形ハ海上貸借^{セイレ}ヨリ起レリト言フ

者アリ

四

手形ノ起原ハ正確ナラス然レトモ現今世界ニ流通スル如キ手形ノ完成時機トシテ多數學者ノ一致スル所ハ第十一世紀ノ末葉ヨリ第十二世紀ノ初ニシテ主トシテ送金方法トシテ行ハレタリト云フニアリ甲地ノ甲カ乙地ノ乙ニ代金ヲ支拂フカ或ハ他ノ理由ヨリシテ金錢ヲ交付セントスルニハ自ラ正金ヲ持參スルカ他人ニ委囑シテ之ヲ輸送セサルヘカラス何レモ實際ニ困難ナリ然ルニ若シ此際甲地ニ一種ノ商人アリテ甲カ之ニ正金ヲ支拂ヘハ其商人ヨリ之ヲ乙ニ支拂ヒ呉ルルトセハ頗ル便ナリ甲ハ乙地ニ至ラスシテ濟メハナリ而シテ其商人ニシテ自ラ乙地ニ至ラス乙地所在ノ代理人又ハ取引先ヲシテ乙ニ支拂ハシムレハ一層便ナリ何人モ正金ヲ携帶セシテ送金ノ目的ヲ達スレハナリ而シテ兩地ノ貨幣異ナル場合ニ兩替商ヲシテ此任ニ當ラシムルニ於テハ甲ハ甲地ニテ甲地通用ノ貨幣ヲ支拂ヒ乙ハ乙地ニテ乙地通用ノ金錢ヲ得ルヲ以テ一層便利ナリ正金ノ輸出ヲ禁スル時代ニアリテハ此方法ニ依ラサレハ殆ト金錢ノ支拂ヲ爲シ得サラン此等ノ必要ヨリ手形ヲ發明シタルナリ

兩替商カ甲ヨリ正金ヲ受取リテ甲ニ領收書ヲ交付シ乙地ノ支店ニ對シテ乙ニ正金ヲ支拂フヘキ委託ノ通牒ヲ發ス而シテ甲ハ乙ニ領收書ヲ發送シ同時ニ乙地ノ支店ニ於テ正金ヲ受取ルヘキ旨ヲ通知スルナリ然ルトキハ乙ハ此領收書ヲ支店ニ呈示シテ支拂ヲ請求シ支店ハ之ニ應シテ支拂フモノトス後ニハ一個ノ送金ニ關シテ二種ノ書類ヲ作成スルヲ煩トシ金錢ノ領收書ニ支拂ノ委託ヲモ記載シ一通ト爲シ以テ現行手形ノ端緒ヲ爲シタリ

手形ハ之ヲ「カムビウム、ベル、リヅテラス」ト謂ヒ兩替ニ關スル名稱ナリ初メ拉丁語ニテ記載シタルコトアレハ公證人ヲシテ作成セシメタルコトモアリ此種ノ手形ニシテ一八九三年ニビザニテ作成セラレタルモノ今尙ホ存スト云フ後ニ拉丁語ハ商業界ニ適セストシテ伊太利語ニ改メ又商業信用ノ發達シタル時代ニ公證人ノ作成ヲ要セストシ商人ヲシテ隨意ニ作成セシメタリ此種ノ手形ニシテ一三三五年ニ作成セラレタルモノ今尙ホ存スト言フ漸次手形ノ文句ヲ簡易ニシ遂ニハ一片ノ紙片ト爲シ記事ノ方面ニ進歩シタルト同時ニ人ニ關スル點ニ於テモ亦進歩シ甲カ甲地ノ兩替商ヲ經スシテ直チニ乙地ノ兩替商ヲシテ

支拂ハシムルニ至リ四人ノ關係者減シテ三人トナリ又兩替商ノ特占ヨリ一般商人ノ取扱ヲモノトナリ今ヤ一般人間ニ行ハルルニ至リシナリ

手形ニテ送金スルトキハ手數ト費用ヲ輕減シ且途中ノ危險ヲ免ルルコトヲ得第十二世紀頃ニハ警察整頓セス交通不安ナリシヲ以テ正金ヲ遠隔地ニ輸送スルコト頗ル危險ナリ又國家カ國外ニ正金ヲ出タスヲ禁シ正金ノ輸送不能ナル場合アリ故ニ手形ノ用ハ大ナリシナリ第十五六世紀ニ市場貿易盛大ト爲リ多クノ商人市場ニ集合シテ取引スルニ至リ兩替商ハ市場ニ出張シテ手形ト金銀ヲ交換シ所謂市場手形ナルモノヲ生シタリ一時ハ盛ニ手形ヲ發行シ市場手形時代ヲ生シテ兩替商ノ利スル所頗ル大ナリシモ兩替商ノ利益ハ商人ノ不利益ナリシヲ以テ商人ハ兩替商ノ力ヲ借ラスシテ決算センドシ手形ノ裏書ニ依リテ之ヲ爲シ夙ニ一六〇〇年テヘルニ於テ裏書ヲ生シタリ

裏書ノ制度ハ兩替商ノ利益ヲ減スルヲ以テ彼等ハ種々ノ口實ヲ設ケテ之ヲ禁シタルニ商人ハ無記名手形ヲ發行シテ此禁止ニ應シ無記名手形ヲモ禁セラレタルヲ以テ一種ノ指圖文句入ノ手形ヲ發行シテ更ニ之ニ應シ互ニ一勝一敗ア

リ然レトモ何人モ時勢ノ進歩ニ抗スルヲ得スシテ第十七世紀ノ中葉ニハ再ヒ裏書ノ制ヲ生シ一方ニ於テ市場ノ衰滅スルニ伴ヒテ手形ノ發行及ヒ流通ハ益々盛大トナリタリ

然レトモ一利害ハ數ノ免レサル所手形ノ發達ニ伴ヒテ之ヲ濫用スル者ヲ生シ高利貸カ利息禁止法ヲ潜クル爲メニ約束手形ヲ用キタリ羅馬法王バイアス五世約束手形ヲ禁シテ之ヲ防キタルニ高利貸ハ自己宛爲替手形ヲ發明シテ之ニ應シタリ即チ借主ヲシテ自ラ振出人兼支拂人トナリ貸主ヲ受取人トシテ手形ヲ發行セシムルナリ此外ニ尙ホ一種ノ戻手形ヲ振出シテ此禁止ヲ潜リタリトモ云フ取締法ヲ出セハ又其法ヲ潜クル爲メ様々ノ方法ヲ發明シ相角逐シテ偶然ニモ手形ノ特質ヲ發達セシメタルコト多シ例ハ手形債務ハ短期ナルヘシ手形ニハ債務ノ原因ヲ記載スヘシ手形ハ隔地拂ノモノタルヘシ等トスルコトハ概ネ此闘争ノ結果ナリ

商業ノ發達スルニ伴ヒテ手形制度ハ益々發達シ手形ハ信用證券トナリ國際貿易及ヒ國內商業ニ用キラルルコト大ナルニ至レリ利用法ノ益々多クナルニ從ヒ形

式ヲ簡略ニシ効力ヲ強大ニシ遂ニハ手形ノ形式アルモノニ署名スルトキハ其手形ノ偽造變造タルヲ問ハス文言ニ從ヒテ責ヲ負フコトトシ、裏書ヲ容易ニシテ手形ヲ當然ノ指圖證券トシ、保證參加等ノ制度ヲモ發明シタリ此實體ノ改良ニ準シテ手續ノ改良ヲモ爲シ第十九世紀ノ初ニ至リテハ最早殆ト發達ノ極ニ達シタリ

以上ハ歐洲大陸ニ於ケル手形ノ沿革ナリ英國ニ於テハ之ト異ナリ手形ノ發達ハ大ニ後レ一六二二年倫敦商人コクネスノ著ハセシ商法ニハ漢堡アムステルダム等ニ行ハレタル手形ニ關シテ詳説セルニ英國ニ行ハレタルモノニ關シテ言フ所ナク却テ其時代ニハ英國ニ手形ナシト云ヘリ是レ手形カ商人間ニ流通セサルヲ云フナリ他ノ用法ニ於テハ手形ハ之ヨリ早く英國ニ行ハレドワー、ド四世ノ時既ニ記名及ヒ無記名ノモノアリリチャード二世ノ條例ヲ以テハ爲替手形ヲ海外ノ送金用ニ供スルコトヲ認メタル程ナリ然レトモ信用證券トシテ商人間ニ普及シタルハ第十七世ノ末ニシテ初ハ海外貿易ニ關シテ英人ト外人トノ間ニ行ハレ後ニハ英國商人間ニ行ハレ遂ニ一般人間ニ行ハルルニ至リ

シナリ一六七〇年ニ著ハセシマリアスノ爲替論、一七二〇年ニ著ハセシピーブスノ商法ニハ既ニ手形ニ關スル慣習法ヲ示セリ

我國ニアリテハ手形ハ既ニ鎌倉時代ニ存セリト言ヒ或ハ青砥藤綱ノ發明ナリト言フ者スラアルモ確證ナシ我國ニハ手形ナル文字ハ早ク存在シタルハ事實ナルモ此文字ハ必スシモ常ニ手形法ニ稱スル手形ヲ指示スルニ限ラス時トシテハ掌形、指形、印鑑等ヲ意味シ時トシテハ公符、私著書ヲ意味スルヲ以テ單ニ手形ナル文字アレハトテ直チニ商業證券タル手形ハ存在シタリト速斷スルヲ得ス足利時代ニハ既ニ存シタリト言フニハ稍、根據アリテ沿革法學者ノ研究ニ假ス

然レトモ手形トシテ盛ニ流通シ現行ノ手形慣習ニ影響ヲ及ホシタルモノハ徳川時代ニ生シタルナリ其發生地ニ關シテハ近畿ト稱スル者アリ、關東ト稱スル者アリ又諸方ニ同時ナリト言フ者モアレトモ大和、下市ノ商人ト大阪ノ商人カ木材ヲ賣買シタル場合ニ代金支拂ノ方法トシテ用キタリト言フハ正確ニ近シ徳川時代ニ發達シ殊ニ全國商業ノ中心タル大阪ニテ盛ニ兩替商人ニ發行セラ

レ奉行所ノ判決ニ依リテ其性質ヲ確認セラレタルハ今ヨリ二百年前ノ事ナリ
 余現行手形法起草ノ資料ヲ得ンカ爲メ大阪ノ舊家トシテ二百年前ヨリ兩替商
 ヲ營メル家ニ就キテ當時ノ手形ヲ研究シタルニ大ニ現今流通セルモノニ類シ
 其或モノハ現今ノ手形ヨリモ形式ノ簡易ナルヲ見タリ
 手形ノ沿革ヲ説クニ當リ人ニ依リテ分類方法ヲ異ニス或者ハ純粹ノ年代記ニ
 依リ、或者ハ世紀ニ分ケ、或者ハ何人ノ間ニ行ハレタルカヲ標準トシテ兩替商ノ
 間ニ行ハレタル時代總テノ商人間ニ行ハレタル時代及ヒ一般人間ニ行ハルル
 時代トシ、或者ハ手形ノ形式ヲ標準トシテ契約證書タリシ時代契約證書兼形式
 證券タリシ時代及ヒ純然タル形式證券タル時代ト爲セリ
 レーマンハ此派ニ屬
 シ手形ハ諾成契約時代ヨリ證券債務時代ニ進ムト云ヘリ
 グリユーンフートハ
 手形ノ讓渡方法ヲ本トシテ非裏書時代ヨリ裏書時代ニ進ムト云ヒク
 ンチエー
 ハ國ヲ標準トシテ伊太利時代佛蘭西時代及ヒ獨逸時代トセリ此區別ハ歐洲大
 陸ノ沿革ヲ説クニハ或ハ可ナランモ英米其他ノ諸國ヲ入レサルヲ以テ文明諸
 國ニ貫通セル手形ノ沿革トシテハ不充分ナリ
 カンスタインハ一貫ノ標準ナク

シテ始期市場時代商人時代及ヒ近世トセリ市場時代ナルモノヲ特筆シタルハ
 可ナルモ時ヲ本トスルモノ、所ヲ本トスルモノ及ヒ人ヲ本トスルモノヲ混合シ
 亦不十分ノ感アリ
 市場手形ハ市場ヲ支拂場所トスル手形ナリ第十四世紀ニ當リ商業地ニ市場ヲ
 生シ諸方ノ商人之ニ集合シテ賣買ヲ爲シ代金ヲ支拂フ爲メニ手形ヲ振出シタ
 ルナリ又市場ニテ賣買セサル物ノ代金ヲモ手形ニテ支拂ヒ市場ヲ支拂場所ト
 スルヨリシテ市場手形ト云フナリ第十四世紀ヨリ第十七世紀ニ至ルマテ存シ
 就中有名ナルヲ第十四世紀ニフロレンス人ノ使用セルリオン市場第十五世紀
 ニゼノア人ノ使用セルベザンソン市場等トス此時期ニハ手形ハ専ラ市場ニ行
 ハレタルヲ以テ市場手形ヲ正系トシ市場外ニ行ハルルモノヲ傍系トシ隨テ市
 場手形ヲ普通ノ手形トシ市場外ニ行ハレタルモノヲ變例ノ手形ト云ヒタリ
 市場手形ノ顯著ナル特色ハ其支拂ノ方法ニアリ手形ヲ支拂フニ現金ヲ以テセ
 ス市場ニ集合セル手形ヲ以テシタルナリ又若シ振出人ニシテ市場ニ來ラサル
 トキハ所持人ハ彼ヲ支拂人トシテ戻手形ヲ振出スコトモアリ專ラ交換相殺等

ノ方法ヲ以テ決算ヲ爲シタルナリ然レトモ此時代ニハ手形債務者カ其債務ヲ履行セサル場合ニハ身體ヲ拘束シテ強制シタルヲ以テ不拂ノ生スルコト甚カリシト云フ保證參加等ノ制度ハ此時代ニ生シタリ

手形法ノ過去

手形ノ起原發達ニ伴ヒ之ニ關スル成文法規ヲ生シタルモ其多クハ公法的ノモノニシテ而モ個々ノ規定ニ過キサリキ然レトモ漸々商慣習ハ定マリテ商慣習法トナリ後ニハ成文ノ市法、團體法等トナリ遂ニハ國法トナリタリ其古キモノハ一五六九年ノ伊太利ボロニヤノ法、一六〇五年ノ獨逸ハンブルグノ法、一六五四年ノ獨逸ニュルンベングノ法、一六六五年ノ獨逸アウグスブルグノ法、一六六六年ノ獨逸フランクフルトアムマインノ法等ナリ一六八二年ニハ普魯西ニ、一六八四年ニハブラウンシュエイツクニ手形ニ關スル法ヲ生シタリ
英國ニ於テハ手形ナル文字ハ千三百年代ノ條例ニアルモ之ヲ以テ英國ニ特別ノ手形法アリシト言フヲ得ス手形ニ關シテ始メテ判決例ヲ生シタルハゼームス一世ノ時ニシテ爾來種々ノ判決ヲ生シタリ而シテ裁判所ト商人ノ間ニ手形

ノ流通ニ關スル爭アリシヲ以テ之ヲ決スル爲メアーン女皇ノ條例ヲ出シタリ然レトモ此等ハ何レモ個々ノ條例ニシテ所謂手形法ニ非ス

手形ニ關スル私法ノ大成シタルハ一六七三年ノ路易大王ノ商令ナリ續テ之ヲ參照シタル一七九四年ノ普魯西ノ國法出テテ手形法ヲ其中ニ一括シタリ次テ一八〇七年ノ佛國商法ヲ生シテ現行法トス然レトモ今ヤ同法ハ時勢ニ合セサルヲ以テ佛人自ラ其改正ヲ主張セリ爲替手形及ヒ商業證券ノ著者スィギエノ如キモ亦其一人ナリ

我國ニハ手形法ト稱スヘキモノ維新前ニ存セス其明白ニ之ヲ生シタルハ明治十五年ノ爲替手形約束手形條例ヲ嚆矢トス次テ舊商法中ニ手形法ヲ置キ又新商法中ニ之ヲ置キテ現行法タリ

終ニ臨ミ一言センニ近來手形法ノ沿革ヲ研究スル者漸々増加シ之ニ關スル著書モ出ツルコト多シ左ニ最近ノ有名ナルモノヲ示サン

- 一 獨人フロインド 後註釋家ノ手形法 (一八九九年)
- 二 獨人グラツスホツプ 亞拉比亞人ノ手形法 (一九〇〇年)

三 伊人ビスカロ

「コンツリビユシヨアラ、ストリヤ、デル、ヂリツト、カ
ンビアリオ」 (一九〇〇年)

四 伊人ベルオ

「ハレハレ」ニ關スル事項 (二八八九年)

五 白人マレツ

第十三世紀ノ市場手形 (一九〇〇年)

就中重要ナルハ前二書ナリ

フ氏ノ目的トスル所ハ後註釋家ノ手形原理ニ關スル研究ヲ示スニアリ從來此
研究ハ忽諸ニ附セラレゴルドシユミツト、シユーベ等ノ如キモ尙ホ中古ノ羅
馬法學者ノ說ヲ引用スルコト少ナキヲ以テ氏ハ之ヲ慨シテ其缺點ヲ補ハント
シタルナリ先ツ手形ヲ金錢移轉ノ具トシテ觀察シ次テ振出人引受人、資金供給
者及ヒ受取人ノ權利關係ヲ沿革的ニ研究シ且手形ヲ信用證券及ヒ流通證券タ
ル點ヨリ觀察シ進ンテ連續裏書ニ因リテ生スル權利關係ニ及ヘリ
グ氏ハ亞刺比亞人ノ手形法ニ關シテ論シ西歐人ノ商業ト亞刺比亞人ノ商業ト
ハ親密ノ關係ヲ有シ相互ニ影響スル所勘ナカラス殊ニ中世ニ於テハ西拉比亞
ノ商業ハ非常ノ盛況ヲ呈シタルヲ以テ西歐ノ商業制度ニ大影響ヲ及ホシ西歐

ノ商語ニシテ亞拉比亞語ノ轉訛シタルモノ頗ル多シト云ヒ其轉訛語ノ十數例
ヲ舉ケタリ而シテ更ニ進ンテ伊太利ニ於テハ第十二世紀頃ニ始メテ手形ヲ生
シタルモ亞拉比亞ニハ遠キ以前ヨリ既ニ之ヲ用キタリト云ヘリ

手形法ノ將來

現在ニアリテハ大多數ノ國ニ成文ノ手形法ヲ見ルナリ佛獨等ノ法典國ハ勿論
英米ノ如キ非法典國ニ於テモ之ヲ編纂セントシ英國ハ既ニ完成シ米國ノ大半
亦既ニ之ヲ完成シタリ其比較研究ハ別ニ手形ノ三大法系ト題シテ説クコトト
シ茲ニハ直チニ手形法ノ將來觀ニ入ルヘシ

現在世界ノ手形法ハ佛國法系獨逸法系及ヒ英國法系ノ三種ニ別カル今ヤ此三
大法系ハ鼎立ノ觀ヲ爲セトモ其中ノ佛國法系ハ時勢ニ適セストシテ衰運ニ傾
キ之ニ屬スル或モノハ獨ニ走り他ノモノハ英ニ附キ佛國亦自ラ之ヲ改メテ獨
逸法ニ近キモノト爲サントスルヲ以テ手形法系ハ將來ニ於テ英獨二法系ト爲
ルハ明カナリ而シテ英獨二法系ヲ比較スルニ二者ハ大ニ類スル所アリ舊主義
ヲ捨テテ新主義ヲ探リタル大體ノ點ニ於テハ勿論個々ノ點ニ於テモ然リ例ハ

手形ヲ當然ノ指圖證券トシ、白地ノ裏書ヲ認メ、原因關係ヲ手形外ニ驅逐スル等ノ如シ

獨逸人ハ理論ヲ專ラトシ獨逸法ハ時トシテ論理學ノ趣アリ其趣ハ手形法ニモ現ハレ獨逸學者自ラ手形ハ嚴格ナル形式證券ナリ手形法ノ規定ハ嚴格ナリト云ヘリ英人ハ實用ヲ旨トシ英法ハ時トシテ註釋書又ハ教科書ノ觀アリ此觀ハ手形法ニモ亦顯ハル英獨人ノ性質此ノ如ク異ナリテ其成文法ニ顯ハル形跡亦之ニ伴ヒテ異ナレリ然ルニ其制定セシ手形法ノ内容ニ就キテ見ルニ二者著シク相類シ規定ノ形式スラモ似タル所アルハ奇ナリ獨人ハ理論ヲ專ラトシテ漫ニ他ニ倣フヲ欲セス英人亦實用ヲ主トシ野郎自大ノ風アリ故ニ何レモ他ノ法規慣習ヲ採用シテ自國法ヲ編成シタルニ非ス然ルニ其實ニ於テ相類シ殆ト相互ニ他ヲ參照シタリト思ハルル程相似タルハ手形法規ノ同一ナルヘキ性質タルヲ證スルニ足ル二者ノ相似タルハ吾人局外者ノ言ニ止マラス英人及ヒ獨人ノ見ル所亦之ニ等シ英國手形法ノ起草者タルチャーマーノ言ト獨逸手形法ノ大家タルグリユーンフトノ言殆ト符節ヲ合スルカ如ク前者ハ英國手形法

ノ獨法ニ似タルハ其理由ニ協フヲ證スルニ足ルト云ヒ後者ハ獨逸手形法ノ英法ニ似タルハ其實際ニ協フヲ證スルニ足ルト云ヘリ

手形法ノ現況此ノ如シトスレハ手形法規ノ或部分ノ統一ハ決シテ難キニアラス而モ學者實業家等ハ自然ノ趨勢ニ委セスシテ自ラ進ンテ速ニ之ヲ合一セントシ各國政府モ亦爲メニ盡碎スル所アリ隨テ種々ノ會議ヲ生シ其中ニハ最早或模範の手形法ヲ制定シタルモノアリ或ハ近キ將來ニ之ヲ完フセントスルモノアリ會議ノ中ニハ學者ノ會合ニ止マルモノアリ實業家ノ會合ニ止マルモノアリ兩者ヲ合シタルモノアリ純然タル私設ノモノアリ半官半私ノモノアリ就中勢力アルハ各國ノ學者實業家等ヲ集タメル國際法學會及ヒ國際法協會ナリ何レモ既ニ一種ノ統一法ヲ作りテ有名ナリ

國際法學會ノブレームン規則

國際法學會ノ前身ハ一八七三年組織セラレタル國際法改良編纂會ナリ今ヤ國際法學會ノ名稱ヲ以テ知ラレ一八七五年乃至一八七八年ノ間ニハーグ、ブレームン、アントウエルブ及ヒフランクフルトニ會議ヲ開キブレームン規則ヲ作

同規則ハ英語ヲ以テ記載シ英法ニ近キ所多シ然レトモ獨逸主義ヲ參酌シ自ラ萬國のヲ以テ期スルモノナリ原則ヲ擧クルニ止メ僅カニ二十七條トス隨テ章節等ノ區分ナク第一條爲替手形ニ依リテ契約ヲ爲シ得ル能力ハ一般ノ義務能力ニ支配セラルト言フニ始マリ第二十七條本則ニ於テ爲替手形ト言フ中ニハ約束手形ヲ包含ス云々ト言フニ於テ終ハル獨逸學者ハ此規則ニ非常ノ重キヲ置カサルモ本則ハ一般世人ノ注目スル所ト爲リ統一手形法編纂ノ陳吳タリ

アンスタットゲロアングルナシヨナル
國際法協會ノ自稱模範法

國際法協會ハ一八七三年創設セラレ國際法ニ關スル種々ノ事業ヲ爲スモノナリ手形法ニ關シテモ勉ムル所アリテ一八八二年乃至一八八五年ニチューリン、ミュンヘン及ヒブラツセルニ會議ヲ開キマイランドノ辯護士セサレノルサノ草案ニ基キ模範法ヲ作りタリ凡テ百六條ニシテ第一章總則第二章爲替手形第三章約束手形トシ爲替手形ノ章ヲ別チテ(一)爲替手形ノ形式(二)振出人ノ義務(三)裏書(四)保證(五)引受ノ呈示及ヒ引受(六)遡及請求(七)爲替手形ノ複本及ヒ謄本(八)

満期日(九)支拂(十)參加(十一)償還請求(十二)拒絕證書(十三)戻手形(十四)手形債權者ノ請求(十五)爲替手形ニ關スル行爲ノ場所及ヒ時(十六)爲替手形ノ滅失及ヒ(十七)時効トセリ

學者實業家等カ私設團體ニ於テ手形法ノ統一ニ勉ムル間ニ各國政府モ亦之ヲ助ケ殊ニ白耳義政府ノ如キハ積極自働的行動ニ出テタリ一八八五年ノ白耳義萬國博覽會ヲ機トシテ諸國ノ政府委員實業家學者等ヲ招待シテ會議ヲ開キ五十七條ヨリ成ル法案ヲ作り後一八八八年之ヲ増補シテ六十八條トシタリ第一章總則第二章爲替手形第三章約束手形及ヒ持參人手形第四章小切手其他ノ流通證券トシ爲替手形ノ章ヲ分チテ(一)爲替手形ノ性質(二)引受(三)裏書(四)保證(五)満期日及ヒ支拂(六)拒絕證書(七)爲替手形ノ謄本(八)參加(九)義務及ヒ請求(十)爲替手形ノ滅失及ヒ(十一)時効トセリ

一八八八年以來ハ特ニ手形法統一ノ爲メニ萬國大會ヲ開クコトナク白耳義政府ノ一八九五年ニ開會セントシタル商法會議ハ失敗ニ終ハリシハ遺憾ナリ然レトモ何レノ國民モ手形法ノ統一ヲ欲セサルナク同國人間若クハ異國人間ノ會合ニ於テ絶ヘス之ヲ試ミ居レリ今ヤ最後ノ大會合アリテヨリ正シク二十年

ヲ經過シタルヲ以テ學者實業家等ハ最早無爲ニ堪フル能ハス數年來益々大會議ノ聲ヲ大ニセリ新進ノ萬國比較法學會ハ既ニ一九〇〇年ノ巴里博覽會ノ際ニ之ヲ云ヒ他ニ多クノ同主義者ヲ生シタルヲ以テ近キ將來ニ於テ何等カノ會合催試セラルヘク手形法ノ或原理ノ統一ハ今ヤ時ノ問題トナリタリ

第二節 手形法ノ三大系

現今ノ文明國ニハ悉ク手形法アリ特ニ手形法ト題シテ發布セルモノアレバ商法又ハ國法ノ一部トシテ規定セルモノアリ英國ノ如キ不文法ノ國ニモ尙ホ手形法ハ之ヲ成文法トシ米國ノ諸州亦多ク然リ而シテ未タ全ク成文法ナキ國ニ於テハ不文ノ慣習法アリテ其實質ハ他國ノ成文法ノ定ト大ニ類ス如何ナル文明國ニモ手形法アリトスレハ手形法ノ數ハ文明國ノ數ト同一ニシテ詳細ニ比較スルハ容易ノ業ニアラス然レトモ學理的ノ標準ニ基キテ分類スルトキハ大凡ソ三大法系ト爲スコトヲ得即チ佛國法系獨逸法系及ヒ英國法系是ナリ時トシテニ大別トシテ舊主義及ヒ新主義トシ新主義ノ下ニ英獨ノ二主義ヲ包含セシメテ佛國主義ニ對照スル者アレハ或ハ佛獨ノ二法系トシテ英國法ヲ獨逸法系中ニ入ルル者アリ何レモ非ナリ英國法ハ獨逸法中ニ入ルルニ適セス二者相類スル點多キヲ以テ之ヲ併稱スルハ可ナレトモ同系ニ入ルルハ二法ノ沿革及ヒ内容ヲ熟知セサルモノナリ英獨ヲ合シテ新主義トシ以テ佛ノ舊

主義ニ當ラシムルハ或場合ニ有益ナル分類ナリ殊ニ手形法ノ沿革ヲ説キテ其統一論ヲ爲ス際ニハ徃々其必要ニ接スルコトアリ左レト簡明ニ比較研究ヲ爲スニ當リテハ之ヲ分別シ佛法ト併セテ三大系トスルヲ可トス

或國ニシテ三大法系ノ何レニ入ルヘキカ明カナラサルモノアリ白耳義、西班牙等ノ如シ一八七二年ノ白耳義法ハ編纂ノ體裁ニ於テ佛國法ニ類ス又手形債務ト資金關係ヲ關聯セシメテ形式嚴格主義ヲ採ラス且ツ手形債務ヲ全然獨立ノモノトセサル等ノ點ハ佛法ニ似タリ然レトモ他方ニ於テ對價文句ヲ必要トセス又無記名裏書ヲ許ス等ノ點ニ於テ獨逸法ニ等シ一八八八年ノ西班牙法モ亦或規定ニ於テ佛法ニ據レリ手形所持人ヲシテ振出人ニ對シテ資金ヲ請求セシメ、支拂人ヲシテ振出人ニ對シテ對價ヲ請求セシメ、對價義務ヲ手形債務トシ、不可抗力ニ因ル期間ノ延長ヲ認ムル等ノ點ニ於テ然リ然レトモ他方ニ於テ初ヨリ隔地主義ヲ排シ、指圖文句ヲ不用トシ、無記名裏書ヲ認ムル等ノ點ニ於テ獨逸法ニ類セリ故ニ學者ハ此兩法ノ所屬ヲ爭ヒ或者ハ佛系ニ入レ他ノ者ハ獨系ニ入レ或者ハ兩系ニ分屬セシメ他ノ者ハ獨立ノ折衷法系ト爲セリ

佛國法系

佛國法系ハ學者ノ所謂舊主義ナリ佛國法系ノ基本タル佛國ノ現行商法ハ古法ナレハナリ少シク佛國ニ於ケル手形法ノ沿革ヲ述フヘシ

佛國ニアリテモ初ハ悉ク慣習法ナリキ後ニ成文法ヲ生シタルモ何レモ市町村其他一地方ニ關スルモノニシテ偶、全國的ノモノモ個々ノ規定ニ過キサリキ一三四九年ノフキリツヅバロアノ手形ニ關スル勅令ハシヤンパーニユ其他一市ノ特權ニ關スルモノナリ一四六二年ノ路易十一世ノ勅令ハ何人モ手形ヲ流通シ又如何ナル國トノ間ニモ之ヲ流通シ得ルヲ原則トシタルモノナリ手形ニ關スル法ナルモ一ニノ單文ニ過キス未タ目スルニ手形法ヲ以テスルヲ得ス一六六四年ノ法ニテ手形所持人カ權利保全ノ手續ヲ爲スヘキ期間ヲ定メタル如キモ亦然リ其大成シテ眞ニ手形法ノ名ヲ附スヘキモノハ一六七三年ノ路易大王ノ商令ナリ路易ノ商令ハ佛國ノ商事法令ヲ統一シタル大法典ナルハ何人モ知ル所ナリ其中ノ第五編及ヒ第六編ハ手形法ニ當ルモノトス後百三十餘年ヲ經テ一八〇七年那翁カ商法ヲ編纂スルニ當リ之ニ多少ノ増補改良ヲ加ヘタル

モ大體ニ於テ商令ヲ採用シタリ之ニ依リテ一方ニ於テ此法令ノ良好ナルヲ知リ他方ニ於テ佛國手形取引ノ進歩セサルヲ知ルコトヲ得此商法ハ現行法ナリ後一八九七年隔地ノ必要ヲ廢シ其他些少ノ改正スル所アリシモ全體ニ於テハ那翁制定ノ儘ナリ

佛國法系ノ特色ハ其古キニアリ古キ時代ニ適應シテ現世ニ適セサルニアリ送金時代ノ遺物ニシテ商品ノ代價支拂主義ナルニアリ其特點ヲ茲ニ列舉スルヨリモ後ニ英獨法系ノ特點ヲ列舉スル際ニ比較的ニ示スヘシ佛國法系ニ屬スルモノハ一八三八年ノ和蘭商法、一八六〇年ノセルビヤ商法、一八八三年ノ埃及商法、一八八九年ノアルゼンチン商法等ニシテ露領波蘭希臘土耳其古等モ之ニ入り南米中米ノ諸國ニシテ亦之ニ入ルモノアリ

獨逸法系

獨逸ニ於テモ古來手形ノ成文法ナカリキ手形ノ流通セル市場ニハ嚴然タル一定ノ慣習存シ而モ手形ノ取引ハ或社會ニ限定セルヲ以テ別ニ法規慣習ノ差異ニ關シテ困難ヲ感セサリシナリ然ルニ手形ノ發達スルニ從ヒテ手形ハ市場外

ニ横溢シ全國各地ニ流通シ而シテ之ヲ統括スル中央市場ナク又之ヲ畫一スル中央集權ナカリシヲ以テ各地各自ニ成文又ハ慣習ノ法ヲ生シ法規抵觸ノ困難ニ遭遇スルコト屢ナリ或地ニハ古來存スル手形法ヲ其儘ニ行ヒ或地ハ之ヲ改正シテ行ヒ普國ニハ普國國法行ハレ巴丁瓦敦堡等ニハ佛國商法ヲ其儘ニ行フモノアレハ之ニ多少ノ修正ヲ加ヘテ行フモノアリ斯ノ如クニシテ一八四四年頃ニハ遂ニ五十六種以上ノ手形法ヲ生シタリ

手形取引ノ發達シ其流通全國的トナルニ從ヒ法規ノ差異ヨリ生スル不都合ヲ感スルコト甚シク何人モ統一ヲ冀ハサルナシ而シテ同時ニ手形法學モ發達シ學者ハ現在ノ手形法ヲ改良シテ時勢ニ應セシメントシ殊ニ手形關係ヲ資金關係及ヒ對價關係ヨリ分離シテ善意取得者ヲ保護セントスル者ヲ生シタリアイネルトノ如キハ其主タル者ナリ

手形ニ關シテ此潮流ヲ生シタル際他ノ事業ニ關シテモ亦獨逸全國ヲ統一スル意ヲ生シ就中關稅ノ統一ハ手形法ノ統一ヨリモ急ヲ要スルモノト思ハレ爲メニ獨逸諸邦國ノ間ニ關稅同盟會ヲ開クニ至レリ第一回ハ一八三六年ノ會議ナ

リ其際獨逸全國ニ統一セル手形法ヲ欲スル希望ヲ述ヘタル者アリシモ省ミラレサリキ第二回ハ一八三八年ノ會議ナリ其際ニモ再ヒ手形法ノ統一ヲ述ヘタル者アリテ此場合ニハ滿場之ニ一致シタリシモ何人モ到底實行シ得サルヘシト信シ、セメテハ引受ノ義務ニ關スル事項ヲ確定スルコト及ヒ猶豫期間ヲ廢スルコトナリトモ統一セント決議シタリ

獨逸全國ニ統一ノ手形法ハ容易ニ生セサルヲ見テ各國ハ自國ノミニ畫一セル手形法ヲ制定セントシ又既ニ畫一セル手形法アル國ニテハ時勢ノ進歩ニ伴ヒテ之ヲ改良セントシ一時手形法ノ編纂及ヒ改良ハ獨逸諸邦國ノ競争スル所トナリタリ此ノ如クニシテ一八三九年ニハ瓦敦堡ニ佛國商法ヲ基礎トセル商法中ノ手形法案ヲ生シ、一八四一年ニハ索遊ニアイネルトノ起草セル手形法案ヲ生シ、一八四二年ニハブレーメン、ナツソー、シユレスヴキツクホルスタインニ手形法案ヲ生シ、後各、其國ノ法律ト爲リ一八四三年ニハ埃太利及ヒブラウンシュヴァイヒニ手形法案ヲ生シタリ後者ハリーベノ起草シタルモノナリ最後ニ一八四七年ニメクレンブルグシユヴェーレンニテールノ起草シタル手形法案ヲ生シ

此年ニ至リテ獨逸手形法案亦成リタルナリ

普魯西ニアリテハ一層此點ニ注意シ既ニ一八三六年ニ二百二十三條ヨリ成ル手形法案ヲ作り一八三八年ニ二百六十條ヨリ成ルモノヲ作り一八四五年ニ三百條ヨリ成ルモノヲ作りタリ之ヲ公表シテ學者實業家等ノ批評ヲ請ヒ其結果トシテ多クノ改竄省略ヲ爲シテ百ヶ條ニ短縮シ一八四七年ニ更ニ短縮セル法案(九十八ヶ條)ヲ發表シタリ

獨逸諸邦國ハ何レモ手形法ノ改正編纂ニ熱心ニシテ各、法律若クハ法案ヲ出シタルモ不幸ニシテ各國ノ規定ハ異ナリタリ法條ノ末ニ於テ異ナルノミナラス根本ノ主義ニ於テモ異ナルモノヲ生シタリ而シテ從來ノ舊主義中ニテ異ナルニ止マラスシテ更ニ新主義ヲ生シタルヲ以テ從前ヨリ惡キ混亂ニ陥リタリ然レトモ到底此ノ如キ情態ニ止マルヘカラサルヲ以テ之カ爲メ却テ統一ノ念ヲ増シ一八四六年ノ關稅同盟會ニ於テ瓦敦堡選出ノ委員ヨリ普國ハ宜シク中心ト爲リテ全獨逸統一ノ手形法ヲ作成スル勞ヲ採ルヘシトノ動議ヲ出シ全會一致之ヲ可決シタリ普國ハ此決議ノ旨ヲ諾シ關稅同盟諸國ハ勿論之ニ屬セサル

諸邦國ニモ通知ヲ發シテ來^{ライヴラフ}府ニ集合センコトヲ請ヒ諸國ハ悉ク之ニ應シテ委員ヲ派遣シタリ凡テ三十人ニシテ中二十人ハ法律家、十人ハ銀行家其他ノ實業家ナリ議決權ハ三十九トシ法律家ハ二十ヲ有シ實業家ハ十九ヲ有スルコトトス而モ法律家ノ中ニハアイネルト、リーベ、テールノ三大家ヲ合リ一八四七年十月二十七日ニ開會シ先ツ如何ナルモノヲ原案トスヘキカニ關シテ普國案ト塊國案ノ間ニ競争アリシモ協議ノ末普國案ヲ原案トシ同時ニ大ニ塊國案ヲ參照スヘキコトニ折合ヒタルハ幸ナリキ普國選出委員ビシヨツフヲ報告委員トシ特別委員會ニテ一應ノ修正ヲ爲シタルモノヲ總會ニ提出シ六週間三十五回ノ會議ニテ議了シ其際出席セル二十五員一致シテ可決シタリ各員同案ヲ評シ同案ハ彼等ノ知ル範圍ニ於テ最良ノモノニシテ克ク各國ノ法ト爲スニ適スト云ヘリト聞ク干時一八四七年十二月九日ナリ第一ノ關稅同盟會議ニテ手形法統一ノ希望ヲ述ヘテヨリ僅カニ十二年ニシテ初ハ空想ト信シタリモノ今ヤ確定法案トシテ實現シタルハ所謂豫想外ノ結果ナリ

手形法案ヲ作リタルト同時ニ獨逸諸國ハ之ヲ採用シテ自國法ト爲スヘキ義務

アリトシタリ隨テ各自將ニ之ヲ採用セントシタリシ際恰モ一八四八年ノ革命起リ同年フランクフルトノ會議ニ於テ特別委員ヲ選出シテ此法案ハ果タシテ全獨逸諸國ノ法律ト爲スニ適スルカ否カラ審査セシムルコトト爲レリ幸ニ審査員ハ殆ト一致シテ其嗜好ナルヲ報告シタルヲ以テ之ヲ獨逸全國ノ法トシテ直チニ全國ニ行ハントシ各邦國ハ施行法其他ノ法令ヲ以テ之ヲ變更スヘカラスト云ヘリ公法學者間ニ此公布ハ果シテ各國ヲ羈束スルカアルカ否カノ爭アリシモ各國トモニ本案ヲ自國法トシタルヲ以テ事實上ノ統一ハ達シタリ

手形法ハ各邦國ニ生シタルモ之ヲ實施スルニ當リテ豫見セサル疑義起リ而シテ獨逸ニハ未タ統一的裁判所ナカリシヲ以テ各邦ノ解釋區々ニ陥リタリ何人モ之ヨリシテ再ヒ手形法ノ分解センコトヲ恐レ聯邦會議ノ意見ニ依リ當時商法編纂ノ爲メ入部市^{ニエムベルク}ニ集會セル會議ニ本件ノ審査及ヒ之ニ應スル法案ノ作成ヲ委託シタリ入部會議ハ委託ニ應シ特別委員ヲ設ケテ法案ヲ起草セシメ一八五八年三月三日本會議ニ於テ議了シ之ヲ聯邦會議ニ送付シタリ聯邦會議ハ之ヲ各邦國ニ通知シ其取捨ヲ問ヒシニ塊國ノ如キハ直チニ採用シテ自國法トセ

リ他ノ邦國中ニハ多少ノ修正ヲ言フモノアリ採用スルニ遅々タルモノアリ爲メニ第二回ノ入部會議ト爲リ其確定法案ヲ作リシハ一八六一年四月十三日ナリ之ヲ「ニユルンカフアエル入部ノ新法」ト稱シ直チニ採用スルモアレハ後レテ採用スルモアリ最初ノモノハブレームンニシテ成案ノ年直チニ採用シ最後ノモノハ漢堡ニシテ一八六八年ニ漸ク採用シタリ

獨逸手形法ハ一八四七年ノ手形法ヲ基礎トシ一八六一年ノ入部新法ヲ附合セシメタルモノナリ一八六九年ニ北獨逸同盟ノ法ト爲リ帝國ノ建設後直チニ帝國法ト爲リタリ一般ノ爲メニハ帝國憲法第二條ニ依リ一八七一年四月十六日帝國法ト爲リ巴威爾ニハ同年同月二十二日ニ法ト爲リエルザスロートリングンニハ翌一八七二年六月十九日ニ法ト爲リタリ

獨逸手形法ノ特色ハ其體裁ノ整然トシテ内容ノ正確ナルニアリ從來ハ手形關係ヲ解スルニ專ラ契約ニ依リ内部ノ契約ト手形トハ分離シ得サルモノトシタルヲ獨逸法ハ之ヲ分離シテ内部關係ト手形關係トヲ別トシ手形ハ手形上ノ權利義務ヲ表示スルモノトシ手形上ノ權利義務ヲ知ラントセハ手形ヲ視レハ足

リ他ニ何事ヲモ調査スルヲ要セストシ手形ト資金關係及ヒ對價關係トヲ區別シ受取人其他ノ所持人カ支拂人ニ對シテ振出人ノ送付セル資金上ニ權利ヲ有スルヤ否ヤヲ問フヲ要セストシ支拂ノ引受ハ資金送付ノ推定トモナラサレハ振出人ヲシテ所持人ニ對スル責任ヲ免レシムル事由トモナラストシ振出人カ第三者ノ計算ニ於テ振出スモノナルカ又支拂人カ第三者ノ計算ニ於テ引受クルモノナルカ等ハ毫モ手形ニ關係ナシトシタリ此ノ如クニシテ手形ヲ簡易獨立ノ證券トシテ其信用ヲ増シ流通ヲ容易ニシ遂ニハ手形ヲ當然ノ指圖證券トシ又無記名裏書ヲモ許シタリ

之ヲ獨逸法ノ特色トス獨逸ニ於テ手形關係ト内部關係ヲ分離シ内部關係ヲ全然手形法ヨリ除外シタルハ此關係ハ一般ノ規定ニ委シテ可ナルヘク其ノ關係ハ手形關係ノ基礎ヲ爲スカ否カ或ハ手形關係ニ關聯スルカ否カニヨリテ法理及ヒ解釋ヲ異ニセサレハナリ主トシテ手形法理ノ進步ヨリ出テ手形ノ流通ヲ盛ナラシムル主意ナリ此外手形法編纂當時ノ事情ハ一層獨逸手形法ヲシテ此ノ如ク簡潔ナラシメタリ一八四七年ノ頃ニハ獨逸ニハ到底商法編纂ノ見込ナ

ク民法編纂ノ如キハ殆ト夢想タモセサリシナリ各邦各自ノ法ヲ有シ其差手形法ニ於ケルヨリ一層甚シク之ニ立入りテ手形法ヲ規定スルハ容易ノ業ニアラス之ヲ統一スルハ不能ナルノミナラス強キテ其統一ヲ企ツルトキハ之カ爲メ却テ統一スヘキ手形法ヲモ不統一ニ終ラシムル虞アルヲ以テ一般法理ニ關スルモノハ成ルヘク避ケテ純然ナル手形關係ノミヲ蒐集シタル事情アリ故ニ獨逸手形法ハ民法商法ノ異ナレル獨逸内ノ諸邦國ニ共通シ得ラレ同時ニ偶然ノ結果トシテ獨逸法ト異ナル民法商法ヲ有スル國ノ模範ト爲ルニ適セリ

獨逸手形法ハ全體ニ於テ良好ナルコトハ獨逸全國民ノ認ムル所ナリ又外國人ニモ認メラレ隨テ他國ノ法律及ヒ法案ニシテ獨逸法ニ倣フモノ頗ル多ク遂ニ雄大ナル獨逸法系ノ中心ト爲リ今ヤ文明國民ニシテ此法案ノ下ニ立ツモノ殆ト三億萬ニ垂ナントス

獨逸法系ニ屬スルモノハ埃太利匈牙利ハ勿論トシ一八五八年ノ芬蘭手形法、一八八〇年ノ端丁那手形法、一八八一年ノ瑞西債務法、一八八二年ノ伊太利商法、一八八八年ノ葡萄牙商法、一九〇二年ノ露國手形法等トシ一八八六年ノ和蘭商業

證券法草案亦然リ而シテ未タ全ク獨逸法系ニ屬スルニ非サルモ漸々佛國法系ヲ去リテ獨逸法系ニ入ラントスルモノハ一八七二年ノ白耳義法一八八五年ノ西班牙商法等ナリ

英國法系

英國法系ハ英國手形法ヲ中心トスルモノナリ英國手形法ハ英國固有ノ國風ニ依リ實際ニ基キテ立法セラル

英國ハ不文法ノ國ナリ普通法ナル慣習法ヲ有スルノミ曾テ手形ニ關シテモ亦同一ニシテ個々ノ行政的單行法多カリシモ私法的ノ成文法ナク常ニ判決例ニ依リテ法意ノ存スル所ヲ探知シタルノミ然レトモ手形取引ノ頻繁トナリ内國間ノ取引ノミナラス外國及外國人トノ取引モ多クナリテ判決例ヨリ手形法ヲ探知スルハ不便トナリ且ツ或場合ニハ判決例ナキヲ以テ實業家ノ間ニ成文ノ手形法ヲ得ントスル意ヲ生シタリ英國判事チャーマー流通證券法ヲ私編シ銀行集會所ニ於テ手形法編纂ノ必要ヲ論セシニ商法家ホラムノ贊スル所トナリ集會所モ亦之ヲ贊シ聯合商業會議所ト合シテ同判事ヲシテ手形法草案ヲ起草

セシメタリ

チ、氏カ此依囑ニ應シテ起草シタル手形法案ノ資料ハ十七個ノ條例及ヒ二千五百個ノ判決ナリ手形ニ關スル判決例ハ一六〇三年ヨリ始マリシモマンズキ
ー、ド、卿ノ時マテハ其數モ多カラサレハ特ニ注意スヘキモノナカリキチ、氏ハ
此等ノ條例及ヒ判決ヲ再三熟讀シテ其間ニ貫通スル原理原則ヲ條章トシ不明
ナル點ニ關シテハ實業家ノ意見ヲ聽キ又米國ノ判決例ヲモ参照シ如何トモス
ルヲ得サル場合ニ至リ私見ヲ以テ補足シタリ是レ英國法律家ノ成功秘訣ナリ
英國ノ法律ヲ起草シテ成功スルニハ英國ノ判決ニ存スル原則ヲ其儘ニ筆ニス
ヘク決シテ私見ヲ加フヘカラス忠實ニ技術的ノ配列ヲ爲シ實質ノ變更増減ハ
議會ニ委セサルヘカラスハーセル之ヲ唱ヘチ、氏此言ヲ服膺シタリ
銀行集會所ハ特別委員會ヲ組織シテ此草案ヲ審査セシメタルニ委員會ハ詳細
ニ之ヲ審査シ殊ニ未タ判決ノ生セサル部分ニ關シテハ一層ノ注意ヲ加ヘタリ
可決シテ時ノ集會所長ヲボツクヲシテ議會ニ提出セシメタルニ下院ハ直チニ
受理シハーセルヲ委員長トシ銀行家商業家及ヒ學者ヨリ成ル特別委員會ヲ作

リテ審査セシメタリ

本案ハ元ト英國及ヒ愛蘭ニノミ適用スル意ナリシヲ同委員會ハ蘇克蘭ニモ適
用セントシ先ツ蘇國商法家ドーブツキルソンニ問フニ本案ハ果シテ蘇國ニモ
適用シ得ヘキヤ又如何ニセハ克ク蘇國ニ適用シ得ルカヲ以テシタリ然ルニ氏
ハ大體ニ於テ蘇國ニ適用シ得ヘク特別ノ差異トモ稱スヘキ點ハ僅カニ三個ニ
過キスト答ヘタルヲ以テ委員會ハ本案ヲ蘇國ニモ共通ト爲サントシ氏ヲシテ
蘇國ニモ適用シ得ル如ク修正セシメタルニ氏ハ蘇國ニ限リテ適用スヘキモノ
三個ヲ留保シ他ハ全ク原案ノ儘ニ委シタリ
下院委員會ハ集會所ヨリ提出シタル草案ニ多クノ修正ヲ加ヘサリキ委員會ニ
テ修正ニ一致シタル點ハ修正シタルモ意見ノ分レタルモノニ關シテハ其儘ト
シ決シテ多數決ニテ修正スル等ノコトナシ議決シテ上院ニ送付シタルニ上院
ニ於テモ特別委員會ヲ作りブラムウエル卿ヲ委員長トシテ審査シ主トシテ同
氏ノ意見ニ依リテ少許ノ修正ヲ加ヘタリ幸ニ下院ハ直チニ之ニ同意シタリ故
ニ之ヲ法律ト爲シ所謂一八八二年ノ手形法ヲ生シタリ

手形法ハ英國ニアリテ最モ注意スヘキモノナリ其形式及ヒ内容ノ如何ハ暫ラ
ク措クトスルモ同法ハ英國ニ於ケル私法編纂ノ試金石ナレハナリ若シ手形法
ノ編纂ニシテ良好ノ結果ヲ得ンカ他ノ法律ヲモ編纂スヘク失敗ニ終ランカ到
底他ノ編纂ヲ企ツルコトナカルヘキ情態ニアリシナリ然ルニ幸ニシテ手形法
ノ編纂ハ容易ニ成リ施行後ノ結果ハ極メテ良好ナルヲ以テ後ニ續々同様ノ法
ヲ生シ一八九〇年ノ組合法アリ、一八九三年ノ賣買法アリ、又一九〇六年ニハ海
上保險法ヲ生シタリ海上保險法ノ實施ハ日尙ホ未タ淺キヲ以テ今成績ノ可否
ヲ言フヲ得サルモ他ノ二法ハ何レモ好蹟ヲ得タルヲ以テ學者實業家ノ間ニハ
更ニ他ノ法ヲモ編纂セント主張スル者ヲ生シ遂ニ商法ノ編纂ヲサヘ唱フル者
アルニ至レリ手形法ノ發布ニ依リテ英國實業家ノ便益ヲ得タルハ勿論英人ト
取引スル外國人モ亦頗ル便益ヲ得タリト云フ施行以來解釋ニ關シテ重大ナル
疑義ヲ生セス其大判例ト見ルヘキモノハ儘カニ「ギレスビー」事件及ヒ「ヴェグリア
ノ對英蘭銀行事件」ナリ

英法ノ特色トスル所ハ實際ニ協フニアリ而モ理論ニ於テモ殆ト矛盾スル所ナ

ク殊ニ時勢ノ進歩ニ伴ヒタルコト大ニ佛法ト異ナレリ英國ノ手形ニ關スル慣
習法ハ元ト佛國商法中ノ手形法ト同一ナリシナリ「ビーズ」一七〇二年ニ商
法ヲ著ハシ其中ニ英國ノ手形ニ關スル慣習法ヲ述ヘシ點現行ノ佛國法ニ類ス
ル所多シ而シテ佛國ニアリテハ一六七三年ノ路易ノ商令ト爲リテ法典ニ固定
セラレ一八〇七年ノ那翁ノ商法ハ之ヲ承繼シタルナリ承繼ノ際多少ノ増補改
正ヲ施シタルモ大體ニ於テ古法ヲ傳承シタルヲ以テ現今ノ時勢ニ適セス之ニ
反シテ英國ハ法典ヲ編纂セス判決例ニ依リ常ニ時勢ニ應スル解釋ヲ爲シタル
ヲ以テ手形法ハ若々進歩シ今ヤ佛國法トハ殆ト根柢ヨリ異ナルカ如キニ至リ
シナリ而シテ佛法ノ英法ト異ナル部分ハ「ビーズ」ノ著書ニ同シ是レ佛法ハ古
法ニ定着シ英法ハ堪ヘス進歩シタリシ證ナリ

英佛二法ノ差異ヲ示スニ當リ曩ニ佛獨法ヲ比較シタルト同種ノ言ヲ用ユルモ
可ナレトモ英人ノ二法ヲ比較スルハ獨人ノ之ヲ比較スルト稍趣ヲ異ニスル所
アリテ其言ノ儘ニ示スハ却テ兩國學者ノ氣風ヲ示ス一端トナルヘシ

英國法ノ主義ハ銀行主義ナリ貨幣主義トモ謂フ之ニ反シテ佛國法ノ主義ハ商

人主義ナリ商業主義トモ謂フ手形ハ初メ送金ノ目的ニ發明セラレタルナリ遠隔ノ地ト貿易ヲ爲スニ當リ商品ノ代價ヲ支拂フ場合ニ用キタルナリ佛國法ハ今モ此思想ヲ有シ十數年前マテハ手形ノ成立スルニ振出地ト支拂地ノ隔絶スルコトヲ要シタル程ナリ今ヤ此要件ヲ廢止シタルモ思想ニ於テハ舊ノ如ク即チ手形ハ商業取引ヲ代表スルモノトシ融通手形ノ如キモノハ排斥セリ之ニ反シテ英法ハ手形ノ目的ヲ擴張シ手形ヲ信用證券トシ紙幣ノ代用トシ融通手形ヲモ盛ニ發行セシム

個々ノ差異ヲ示サンニ英法ニハ對價ヲ推定スルヲ以テ之ヲ手形ニ示スヲ要セサルヲ佛法ニハ之ヲ示スヲ要シ若シ其記載ニシテ虛偽ナルトキハ之ヲ知ル者ニ對シテ手形ヲ無効トス英ニアリテハ一七六五年以來夙ニ持參人拂ノ手形ヲ許スニ佛ニアリテハ手形ニハ必ス受取人ヲ記名シテ其指圖ニ振出サシメ英ニアリテハ記名ノ手形ニモ無記名裏書ヲ爲シテ持參人拂ノ實ヲ得セシムルニ佛ニアリテハ手形ノ裏書讓渡ハ必ス記名裏書ニテ爲シ且之ニ對價ヲ記載セシメ英ニアリテハ貨幣主義ノ結果トシテ手形ノ引受ノ拒絶セラレタルトキハ所持

人ヲシテ直チニ償還請求ヲ爲スコトヲ得セシムルニ佛ニアリテハ所持人ハ單ニ擔保ヲ請求シ得ルニ止マリ滿期日ニ支拂ヲ拒絶セラレタルニ非サレハ償還ヲ請求スルヲ得ストシ英ニアリテハ滿期前ノ手形ト滿期後ノ手形トヲ明白ニ區別スルニ佛ニアリテハ其間ニ區別スルコトナク英ニアリテハ内國手形ノ場合ニハ拒絶證書ヲ必要トセス拒絶ノ通知ヲ以テ足ルトスルヲ佛ニアリテハ必ス拒絶證書ヲ要ストスル等ナリ

英國手形法ハ新ジランド、ヅバクトリア、新南ウエールズ、南オーストラリア、クキンズランド、タスマニヤ等ニ行ハレ少シク變更セラレテ加奈多ニモ行ハル尙ホ英法ハ一八九七年ノ米國紐育法其他二十六個ノ州法ノ淵源ト爲リ合シテ屢英米主義ト云ハル

第三節 手形法ノ意義

手形法トハ特ニ手形ニ關スル個人間ノ關係ヲ規定スル法規ノ總稱ナリ
 手形法ノ意義ニハ廣狹種々ノモノアリテ最モ廣クスルトキハ手形ニ關スル法
 規ノ總稱ナリ此意義ニ於テハ公法私法國際法ノ一切ヲ網羅シ若シ憲法ヲモ公
 法トスレハ或國ニアリテハ憲法ノ一部モ亦手形法ニ入ルコトアリ刑法ニ手形
 ノ偽造行使罪ヲ規定シ刑事訴訟法ニ其治罪ノ手續ヲ定ムルコトハ勿論手形ニ
 固有ナラサル文書偽造罪、信用ヲ害スル罪等モ亦手形ニ關ストシテ此中ニ入ル
 ナリ手形ニ關スル民事訴訟ノ規定モ來レハ印紙税法、銀行營業法等ノ行政法モ
 來ルナリ

然レトモ通常手形法ト稱スルモノハ此ノ如ク廣汎ナラス吾人モ亦此ノ如ク廣
 汎ノモノヲ説明セントスルニ非ス故ニ殊更ニ個人間ノ關係ト稱シテ國ト國ト
 ノ關係ヲ規定スル國際法及ヒ國家ト個人ノ關係ヲ規定スル公法ヲ除外シタリ
 故ニ手形法ノ中ニハ憲法ノ規定ヲ容レズ手形偽造ノ如キ特ニ手形ニ關スルモ

ノモ刑法ノ規定トシテ容レズ爲替訴訟ノ如キ特ニ手形ニ關スルモノモ訴訟法
 ノ規定トシテ容レサルナリ

手形法ハ個人間ノ關係ヲ規定スル法規ナリトシ個人間ノ關係ヲ規定スル法規
 ニシテ手形ニ關スルモノ多シ其最モ重ナルモノハ民法及ヒ商法ナリ民法ニハ
 指名債權指圖債權及ヒ無記名債權ノ規定アリ何レモ手形ニ關ス又手形上ノ權
 利ハ手形債權ナリトスレハ債權ニ關スル規定ハ悉ク此中ニ入ル債權編ノ規定
 ハ勿論他ノ部分ニ存スルモ債權ニ關スルモノ皆然リ手形ノ質入裏書ハ權利質
 ノ設定ナリトスレハ質權ノ規定モ之ニ入り手形ナル紙片ノ所有權アリトスレ
 ハ所有權ノ規定モ之ニ入り物權編ノ規定ニシテ手形法ニ入ルモノ頗ル多シ其
 他手形ノ代理署名、手形債權ノ消滅時效等ヨリ關聯シテ總則編ノ規定モ入ルヘ
 ク民法ノ大半然リ民法ニ於テ然リトスレハ商法ノ規定ニシテ手形法ニ入ルモ
 ノ多キハ當然ナリ

手形法ヲ私法ノ範圍ニ驅ルモ此ノ如ク廣汎ナリ然レトモ何人モ手形法ト稱ス
 ルモノヲ此ノ如ク廣汎ノモノト見ス舊主義ノ國ニアリテハ資金關係、對價關係

等ヲ手形法ニ規定シ又我民法及ヒ一般商法ノ中ニ入ル多クノ規定ヲ手形法中ニ置クモノアリ爲メニ手形法ハ稍空漠ニ失スルノ觀アルモ而モ上述ノ如ク廣汎ナラス故ニ此等ノ大部分ヲ手形法ヨリ除外スル爲メ手形法ハ特ニ手形ニ關スル法規ト言フナリ或ハ稱シテ手形ニ固有ナルモノト言フモ可ナリ指名債權、指圖債權等ノ規定ハ手形ニ關スルモ手形ニ限ルニアラス一切ノ債權ニ共通ナリ質入代理時効等ニ關シテ言フモ亦然リ指圖債權ハ手形債權ノミナリシ時代ニハ指圖債權及ヒ裏書ニ關スル規定ハ手形法ニ入ルヘキモノナリシモ今ヤ他ニ多クノ指圖債權ヲ生シタルヲ以テ之ヲ手形法ニ入ルルヲ得ス故ニ此等ノモノヲ除外スルナリ學者ハ手形ニ關スル私法ノ規定ニシテ他ノ事項ニモ共通ノモノヲ總稱シテ民事手形法ト云ヘリ一般ニ此名ヲ附スルコトアレハ此中ヨリ狹義ノ手形法ヲ排除シタルモノニ此名ヲ與フルコトアリ

手形法ハ特ニ手形ニ關スルモノナリ此ノ如ク限定スルトキハ世人ノ豫想スルモノト殆ト其範圍ヲ一ナラシム然レトモ固ヨリ大體ニ言フモノニシテ此中ニハ我民法ノ或規定ハ入ルナリ例ハ民法ニ債務ノ履行ニ代ヘテ爲替手形ヲ發行

スルハ更改ナリト云フモノハ決シテ他ノ證券ニ共通ニアラスシテ特ニ爲替手形ノミニ關スルナリ又我手形法ノ規定ニシテ手形以外ノモノニモ關スルモノアリ例ハ手形ハ記名式ナルトキト雖モ裏書ヲ以テ讓渡スコトヲ得トスル規定ハ船荷證券ニモ共通ナリ此ノ如ク吾人ノ定義スルモノト國法ノ命名シ或ハ世人ノ豫想スルモノトハ必スシモ悉皆符合スルニ非サルモ學理上ノ定義トシテハ之ヨリ外ニ途ナシ手形ヲ當然ノ指圖證券トスル規定ハ船荷證券ニ共通ナルモ先ツ手形ニ關シテ規定シ之ヲ他ノモノニ準用スルモノナルヲ以テ手形ニ固有ノ規定ト言フモ不可ナク他ノ共通ノ規定亦多クハ此類ナリ尙ホ此定義ハ民法ノ或規定ヲ手形法中ニ入ルルコトナルモ已ムヲ得サルナリ爲替手形ノ發行ヲ更改トスル規定ハ手形法中ニ入ルルヨリモ更改ノ規定中ニ入ルルヲ法制ノ便宜トスレハ民法ニ入レテ可ナリ學者ノ理論ト實際ト立法トニハ此種ノ差異ハ避クヘカラス

時トシテハ自己ノ定義ト國家ノ附スル名稱ヲ合一セシメントシテ手形法トハ國家カ手形法、手形編、手形規則、爲替手形及ヒ約束手形條例等ト題シテ發布スル

一種ノ法規ナリト言フ者アリ其中ニ本體法ニ限ルモノト附屬法令ヲモ入ルル者トアリ何レモ誤謬ナキ代リニ學理ノ研究ニ益スル所ナシ我國ハ手形法ヲ商法第四編トシ佛國ハ之ヲ第一編第八章トシ獨逸ハ一八四七年ノ手形法トシ英國ハ一八八二年ノ手形法トシ露國ハ一九〇二年ノ手形法トセリ

手形法ハ統一ノ性質ヲ有ス即チ世界ノ手形法ハ全部若クハ少ナクトモ一部統一セラルヘキモノナリ沿革ヨリ言フトキハ曾テ或部分ハ統一セラレ又或國ニ於テハ全部統一セラレタリ現在ヨリ言フトキハ多數國ノ原則ニシテ統一シタルモノ多ク尙ホ將來益統一セントスル傾向アリ

手形法ハ特別法ナリ民法ニ對シテハ勿論一般商法ニ對シテモ亦然リ我國佛國等ハ之ヲ商法典中ニ編入スレトモ違ハ便宜上ヨリ出テタルニ過キスシテ實質ニ於テハ手形法ハ獨立ナリ其規定ハ決シテ商法ノ細則ニアラス商法ノ他ノ部分ト密接ノ關係ヲモ有セサルナリ觀察ノ如何ニヨリテハ商法ニ關スル點ハ民法債權編ニ關スル點ヨリモ僅少ナリ手形法ハ獨逸英國等ニアリテハ特別ノ單行法ナリ英國ハ暫ラク措キ獨逸ハ法典國トシテ有名ナル商法ヲ有スルニ手

形法ヲ特別法ノ儘ニ存ス或ハ手形法ヲ編纂シタル際ニハ商法ナカリシニ由ルト言フ者アランモ手形法編纂ノ後多クノ疑義ヲ生シ其改正増補ヲ商法編纂委員會ニ委囑シタル際委員會ハ之ニ應シテ直チニ補則ヲ作りシニ止マリ決シテ手形法ヲ商法ニ入ルヘシト言ハサリキ爾來商法ト手形法ハ雁行シテ三十餘年間行ハレ一八九七年ニ新商法ヲ編纂スル際ニモ手形法ヲ入レント言フ者ナカリキ即チ手形法ヲ特別法トスルハ商法ニ先チテ編纂セラレタルカ故ニアラスシテ商法中ニ入ルルヲ不適當トスルニ由ルナリ

手形法ハ特別法ニシテ例外法ニ非サルヲ以テ手形ニ關スル事項ニハ先ツ手形法ヲ適用シ然ル後ニ商法民法等ニ及フヘシ特別法ナルカ故ニ單ニ條項ノ表面ヲ見テ規定ノ有無ヲ決スルコトナク深ク其精神ニ入りテ解釋シ如何ニスルモ手形法ヲ適用シ得サルニ至リ始メテ他ノ法規ヲ見ルヘキモノトス

學者ノ定義

手形法ノ定義ハ學者ニ依リテ異ナレリ前述ノモノハ余ノ私見ニ過キス今參考ノ爲メニ諸學者ノ定義ヲ示サン

手形法ハ手形證券ニ關スル法ナリ
 手形法ハ債券ニ關スル法ナリ
 手形法ハ手形債權ニ關スル法ナリ
 手形債務ニ關スル法ナリ
 手形ノ債權債務ニ關スル法ナリ
 手形法ハ手形事項ニ關スル法ナリ
 手形行為ニ關スル法ナリ
 手形ノ取引ニ關スル法ナリ
 手形ノ交通ニ關スル法ナリ
 手形法ハ手形取引ナル經濟的現象ニ關スル法ナリ
 以上ノ定義ハ何レモ或事物ニ關スル法ナリト言フモノナリ其良否ハ其事物ノ
 解釋及ヒ關係ト云ヘル意義ノ如何ニヨリテ定マル

第四節 手形學說

手形學說ハ手形法理ノ根本論ヲ爲スモノナリ獨逸學者ノ所謂「ゲエクセル」テオ
 リエンニシテ手形理論ト言フモノナリ手形學說論ハ實論ナリ手形債權ノ成立
 取得等ノ法理ヲ論說スルモノニシテ其如何ナル說ヲ採ルカニ依リ手形債權ノ
 成立時期ヲ異ニシ或說ニ從ヘハ手形ハ或時期ニハ未タ成立セス隨テ手形上ノ
 權利者義務者モナキニ他ノ說ニ從ヘハ債權ハ既ニ成立シテ權利者及ヒ義務者
 ヲ生スルナリ
 手形債權ノ成立取得等ニ關スル學說ハ獨逸ニ最モ多ク或學者ハ契約ヲ以テ說
 明セントシ他ノ學者ハ單獨行為ヲ以テ説明セントシ隨テ契約說及ヒ單獨行為
 說ヲ生ス而シテ契約說及ヒ單獨行為說ノ各自更ニ別レテ十數種トナリ其又各
 種ハ細別シテ數種トナリ其他ニ此兩說ノ何レニモ分類シ難キモノアリテ一切
 ヲ計上スルトキハ現在ニ存スルモノノミニテモ數十個トナリ更ニ適リテ手形
 債權ヲ諾成契約ヨリ生スル債權トセル時代ノ學說ヲ算入スルトキハ極メテ多

數トナルナリ

學說ノ盛ナルハ手形ニ特有ニシテ他ニ殆ト類ヲ見サル所ナリ會社ノ性質成立等ニ關シテ學者說ヲ異ニシ倉庫寄託ニ關シテ亦論戰盛ナルモ未タ會社學說倉庫學說等ノ語ヲ生セサレハ保險ニ關シテスラ手形學說ノ如キ複雑ナル保險學說ヲ生セス然ルニ手形ニ限リテ之ヲ生シタルハ一ハ手形ノ性質ノ然ラシムル所トシ又一ハ獨逸ニ於ケル手形法ノ沿革殊ニ獨逸手形法案ノ制定當時ノ事情之ヲ然ラシメタルナリ初ハ獨逸ニアリテモ手形債權ハ契約上ノ債權ニシテ諾成契約ニテ成立シ手形ハ其債權ヲ證明スルニ過キササルモノト言フニ一致シタリキ後ニ要式契約トスルニ至リテ債權ノ成立及ヒ成立行爲ノ性質ニ關シテ爭ヲ生シ獨逸全國ニ行ハルル手形法ノ數五十六種ニ及ヒタルヨリシテ一層學者ノ論爭ヲ高メ後ニ統一シテ獨逸帝國ノ手形法ト爲リタル後モ其論爭ヲ繼續スル事情アリ

獨逸ニハ如上ノ沿革及ヒ理由アルモ英佛等ハ之ニ類スルモノナキヲ以テ所謂手形學說論ナク英國ニアリテハ手形債權ハ契約上ノ債權ニシテ振出人カ受取

人ニ證券ヲ交付スルニヨリテ成立スト言フニ一致シ悉ク獨逸人ノ所謂交付契約說ヲ採用セリ而シテ純然タル交付契約說ヲ適用シ難キモノニ遭遇スルトキハ开ハ例外ナリ變例ナリ特別ノ規定ナリト云ヒ別ニ新奇ノ說ヲ創作セス佛國ニアリテモ亦手形債權ハ契約ニヨリ生ストシテ契約說ヲ採リ契約說ヲ通說トシテ別ニ激烈ノ論爭ヲ爲サス英國ノ學者ハ手形學說論ノ存在ヲ無視シテ獨逸人間ノ論爭ニ一瞥ヲ與ヘス佛國ノ學者ハ獨逸人間ニ手形學說ノ論爭アルヲ認ムルモ之ニ倣ハス却テ獨逸ニ於ケル論爭ヲ嘲笑シ所謂手形學說論ハ獨逸人以外ニ見サル無益ノ論爭ナリト云ヒ殊ニ或學者ノ如キハ獨逸人ノ所謂單獨行爲說ハ獨逸人以外ニ知ラレサル謬說ナリト云ヘリ

手形學說論ノ盛ナルハ獨逸ヲ最トス單獨行爲說ハ獨逸人ニ限ルニ非スシテ我國及ヒ佛國等ニモ採用スル者アリ又單獨行爲說ハ全然誤謬ナリト言フハ酷ナリ單獨行爲說ヲ採ルト否トハ別トシ此說ニモ一理アルナリ獨逸法ノ如キ規定ノ下ニハ生シ易キヲ以テ獨逸人ノ之ヲ唱フルハ當然ナルヘク獨逸法系ノ諸國ニ亦之ヲ生スルハ當然ナリ伊人中ニ單獨行爲說ノ生シタルハ伊國手形法ハ獨

逸手形法ニ據ル所多キカ故ニシテ我國人中之ヲ採ル者アルハ我手形法亦大ニ獨逸手形法ニ據ル所アルカ故ナリ

手形學說論ハ獨逸ニ最モ盛ナリ隨テ手形學說トシテ揭クルモノハ專ラ獨逸學者ノ唱フルモノナリトス之ヲ分類スルニ當リ若シ大別シテ單獨行爲說及ヒ契約說トシ以テ總テノモノヲ此二者ノ中ニ收集シ得トスレハ便ナルモ或學說ハ此二者ノ何レニ屬スルカヲ定メ難キヲ以テ特ニ我國人ノ研究ニ適スル分類法ヲ作ルヲ可トス數十個ノ手形學說ハ各異ナル所アルヲ以テ相互ニ排擠スルハ當然ナルモ必スシモ悉ク正反ニ對立スルニアラス正反ニ對立スルモアレハ斜面ニ異ナルモアリ同面同行ニシテ而モ異說タルモノアリ時トシテハ殆ト同說ナルニ故ラニ小異ヲ標榜シテ獨立說ノ如ク見スルモアリ今分類シテ其說ノ良否ニ拘ハラズ手形上ノ理論ヲ進歩セシムル動機トナリテ手形學說ヲ口ニスル者ノ必ス記憶スヘキモノ、奇矯ニ近キモ奇異ノ點ヨリ注意スルニ足リ手形學說ニハ如何ニ極端論ヲ生セルカヲ例證スルモノ、現在ニ大勢力ナキモ理論ニ見ルヘキ所アリ且現行有力說ノ缺陷ヲ往々補充スルモノ及ヒ現在ニ有力ニシテ現

行法ノ解釋ニ適スルモノト爲サン

學說ノ詳細ハ手形行爲ノ全般ニ涉ルモ悉ク示スハ煩ニシテ却テ要領ヲ沒スルヲ以テ論點ヲ手形學說中ノ焦點タル手形債權ノ成立ニ限定ス即チ或人カ手形ヲ振出シテ手形債權ヲ生スル時機ハ何時ナルカヲ論スルナリ既生ノ權利ヲ裏書ニ因リテ取得シ或ハ既生ノ手形ニ引受ヲ爲シテ義務ヲ負フ時機及ヒ其理由等ハ多クハ之ヨリ推知シ得ラル

紀念說

古ヘハ手形債權ハ契約上ノ債權ナル點ニ於テ諸學者一致シタリ諾成契約ヨリ生スルモノニシテ手形ハ債權ヲ證明スル證書ナリトシ而シテ振出人受取人間ノ契約ヲ固有ノ手形契約ト稱シ振出人支拂人間ノ契約ヲ支拂委任契約ト稱シ支拂人呈示人間ノ契約ニハ特別ノ名稱ヲ附セサリキ手形債權ハ諾成契約ヨリ生スト言フニ一致シ其契約ハ如何ナルモノナルカニ關シテ分歧シタルナリ賣買ナリ、交換ナリ、贈與ナリ、貸借ナリ、委任ナリト言フ諸說ヲ生シ稀ニハ請負ナリト言フ者モアリキ

諾成契約説ハ第十八世紀ニ斃レ代リテ要式契約説ヲ生シタリハイネクテウス
之ヲ唱ヘマルテンス應シテ諸學者ノ贊スル所トナレリ曰ク手形債權ハ要式契
約ヨリ生ス振出人ト受取人カ手形ニ關スル合意ヲ爲スモ手形ナル證券ヲ作成
交付セサルトキハ手形債權ハ成立セスト現在ノ交付契約説ニ接近スルモノナ
リ

手形學説ノ發生以來數百年間殆ト諾成及ヒ要式ノ契約説ノミナリシニ第十九
世紀ニ至リテ種々ノ新説ヲ生シ就中左記ノモノハ有名ナリ學説ノ注意スヘキ
モノナル外主唱者ハ何レモ有名ナル學者ナルニ由ル

一 紙幣説(アイネルト) ハ手形學説ノ進歩ニ一大時期ヲ與ヘタルモノナリア
氏ハ索遜國手形法ノ起草者ナリ當時ノ手形法規ハ手形ノ實情ニ沿ハサルヲ
概シテ第十九世紀ノ手形界ノ需要ニ應スル手形法ナル小冊子ヲ著ハシ其議
論ノ嶄新ナルヨリ諸學者ノ張目スルトコロトナリ學界ニ大變動ヲ與ヘタリ
紙幣説ニ曰ク手形ハ商人ノ紙幣ナリ商人ハ手形ヲ受取リタルトキハ金錢ノ
支拂ヲ受ケタルト同シク債權者カ辨濟トシテ手形ヲ受取リタルトキハ債權

ハ絶對ニ消滅ス後ニ其手形ノ支拂ハルルカ否カヲ問ハスト

此説ハ手形ノ效力ヲ過大視スルモノニシテ何レノ手形法ニモ斯ノ如キ手形
ナシ經濟上ノ説トシテハ或ハ可ナルモ法學上ノ説トシテハ誤謬ナリ比喻ト
シテハ可ナルモ正確ナル實論ニアラス然レトモ本説ニヨリ手形ノ受取人ハ
手形債權ヲ得ルノミニテ決シテ義務ヲ負フニアラス當事者ハ如何ナル契約
ヲ爲スモ手形債權其モノニハ義務ノ粘着スルコトナキ點ヲ明カニシタリ

二 形式行爲説(リーベ) リ氏ハブラウンシュヴァイヒ國手形法ノ起草者ナリ曰
ク手形行爲ハ形式行爲ナリ茲ニ形式行爲ト云フハ身體ノ或行動ヲ意味ス或
人カ一定ノ行動ヲ爲ストキ即チ或物ニ或事ヲ記載シテ之ヲ他人ニ交付スル
トキハ手形ヲ生シ其此ノ如ク爲シタル意思ノ如何ヲ問ハスシテ手形上ノ責
ヲ負フ手形ノ成立ニハ當事者ニ權利義務ヲ生セシムル意思ノ存在スルヲ要
セス又意思アルモノト推定スルヲモ要セスト

然レトモ意思ナキニ債權債務ヲ生スト云フハ非ナリ無意思ニ手足ヲ動カス
モ手形ヲ生セサルヘク又證券ヲ作成セント欲シテ之ヲ成作スルモ手形上ノ

債權ヲ生セシムル意思ナキトキハ手形ヲ成ササルナリ故ニ誤謬ナリ然レトモ本説ハ手形債權ノ成立ニハ原因ヲ要スト云ヘル思想ヲ打破シタル功アリ』

三 金額約束説(テール) テ氏ハメクレンブルグシユヱイヒ國手形法ノ起草者ナリ曰ク手形債權ハ振出人ノ約束ナリ振出人ハ手形ヲ振出ス際ニ額面記載ノ金額ヲ支拂フコトヲ約スルナリ故ニ其約束ニ從ヒテ之ヲ支拂フヘク決シテ契約ニ原因ナカリシトカ約束ニ對スル報酬ヲ得サリシトカ主張シテ支拂ヲ拒ムヲ得ス法律ハ振出人ノ金額支拂ノ約束ニ絶對ノ效力ヲ與フト

本説ヲ金額約束説ト云フ而シテ本説ハ手形債權ノ成立時期ハ振出人カ手形ナル證券ヲ作成シテ受取人ニ交付シタル時トスルヲ以テ其點ヨリ見テ交付契約説ト稱スルコトアルモ紀念スヘキ説トシテハ金額約束説ノ名ヲ以テ知ラル穩健ニシテ今尙ホ勢力アリ

紀念スヘキモノハ右ノ三説ナリ其中ノ紙幣説ハ過激ナル丈ニ急速ニ消滅シタルモ手形學說界ニ革命ヲ起シタル功ヲ沒スヘカラス形式行爲説ハ稍温和ナルモ債權ノ原因ニ關スル舊説ヲ打破セントスルニ急ニシテ債權ノ基礎タルヘキ

意思ヲ忘ルル缺點アリ金額約束説ニ至リテ完全ニ近キモノニシテ爾來幾十説ヲ生セルモ其右ニ出ツルモノナシ

奇 說

手形學說ノ革命論起リテ以來學說簇出シ學者各卓説ヲ出スニ勉メ競争ノ極途ニ奇怪ノ説ヲ出スニ至レリ

一 手形人格説(フォルクマール) 無記名手形ニ關シテノミ此説ヲ採ル者アレハ凡テノ手形ニ關シテ採ル者アリフ氏ハ凡テノ手形ニ關シテ之ヲ採ルヲ以テ本説ノ代表者トシタルナリ單獨行爲說中最モ極端ニシテ曰ク手形ハ振出人ノ署名ノミニ因リテ成立シ署名ノ時直チニ手形ト爲リテ振出人ハ手形債務ヲ負フト而シテ或學者カ署名ノミニテ振出人カ債務ヲ負フトスレハ何人ハ債權者タルカ手形ハ未タ作成者外ノ者ニ歸セサルヲ以テ債權者タル者ナカラント言フニ對シ曰ク在リ手形其物ハ債權者ナリ手形ハ人格ナリ手形ノ所持人ハ其代理人トシテ權利ヲ行フナリト

然レトモ財産ヲ以テ人ト爲シ人ヲ以テ其代理人トスルハ冠履顛倒ノ甚シキ

モノニシテ滑摺ニ近シ時トシテハ手形ハ債權者ニシテ振出人ハ第一ノ所持人ナリト言フ者モアリ此場合ニハ何人ヲ債務者トスヘキカヲ知ラス振出人ヲ債務者トスルトキハ債務者ト所持人ハ初ヨリ同一人トナリテ不可ナリ振出人ヨリ手形ヲ受取人ニ交付シ受取人手形ヲ所持スルニ至レハ手形ヲ債權者トスルモ債務者ハ振出人ナルヲ以テ此點或ハ可ナランモ而モ裏書人ナル人格ヲ手形ノ代理人トシ或ハ裏書人ナル權利ノ主體ハ手形ナル權利ノ主體ヲ財產トシテ有ストスルハ不可ナリ

二 浮動債權者説(フエルスター) 手形人格説ノ反對ノ極端ニ走ルモノナリ人格説ハ手形振出人カ手形ヲ作成スル時直チニ成立シ債權者ナキニ債權債務ハ既ニ生スト云フニ對シ本説ハ手形カ作成セラレテ振出人ヨリ受取人ニ交付セララルモ未タ手形債權者ヲ生セス後ニ幾度裏書讓渡セララルモ未タ手形債權者ヲ生セス手形ヲ轉讓シ居ル者ハ手形ノ債權者ニアラス手形ノ債權者ハ最後ノ所持人ノミ支拂ヲ請求スル爲メ手形ヲ呈示スル者ノミ故ニ手形ノ振出ハ振出人ニアリテハ或者ニ對シテ債務ヲ負フ行爲ナルモ債權者タル

者ハ浮動シテ定マラス手形ヲ呈示スル場合ニ始メテ定マリテ呈示者即チ債權者ト爲ルナリ手形ヲ振出ストキハ債權者ト爲リ得ル者ヲ生スルモ未タ現實ノ債權者ヲ生セス債權者ハ永ク定マラスシテ浮動ノ狀態ニアリト云ヘリ故ニ浮動説ト稱シ又手形ノ呈示者ヲ債權者トスル點ヨリ呈示説ト稱スルコトアリ

本説ハ滑摺ト云フ程ニアラサルモ普通ノ觀念ニ合セサルモノナリ債務者確定セルニ債權者ハ不定ナリトハ普通ノ觀念ト合セス又振出人ヨリ手形ヲ受取リタル者ハ手形ノ引受ヲ請求シ得ヘク拒絕セラレタル場合ニ擔保ヲ請求シ得ルコト確實ナルニ債權者ニアラスト言フハ不可ナリ若シ債權者ニ非ストセハ如何ナル理由ニ基キテ引受及ヒ擔保ノ請求ヲ爲スカヲ知ラサラン又手形ノ所持人ハ手形ヲ有スル者ナリ而シテ裏書ニヨリテ之ヲ讓渡スコトヲ得ル者ナリ然ルニ未タ債權者定マラスト言フハ不理ナリ

三 同一債權者説(ストツベ) 浮動説ハ手形債權者ハ支拂請求ノ爲メニ手形ヲ呈示スル者一人ナリ手形ハ振出後幾度轉讓スルモ債權者ハ一人ニシテ其他

ノ者ハ悉ク債權者ト爲リ得ル位置ニアルノミト言フニ對シ本説ハ總テノ所持人ハ債權者ナリ數人相續テ讓渡人ト爲リ讓受人トナルモ總テ同一人ト見ルヘシ各所持人ノ有スル權利ノ態様ニ多少ノ差アリトスルモ何レモ手形所持人タリ債權者タル點ニ於テ同一ナリ手形ノ占有者ハ變更スルモ手形關係ハ同一ニシテ固有ノ手形權利者ハ一人ナリ手形ヲ振出ストキハ手形上ノ權利ハ受取人ニ附着シ受取人之ヲ行使シ得ヘク受取人之ヲ他人ニ讓渡シタルトキハ讓受人之ヲ行使スルヲ得ルナリ振出人カ手形ヲ受取人ニ交付スル際既ニ其後ニ生スヘキ讓受人ヲ豫想シ而モ之ヲ個々ノ債權者トセス一個ノ權利者ノ如ク見テ手形ヲ振出スナリト云ヘリ

本説ハ甚シク普通ノ觀念ニ反セス然レトモ多數人ヲ一人ノ如クシ繼續スル讓受人ヲ一個ノ債權者トシテ各所持人ノ人格ヲ無視スル嫌アリ繼續セル所持人ノ人格ヲ剝奪シテ一人ノ債權者ヲ擬制スルハ潛越ニ過ク

總スルニ手形人格説、浮動債權者説及ヒ同一債權者説ノ何レモ現在ノ法律界ノ觀念ニ合セス人格説ハ滑稽ナリ他ノ二説ハ滑稽ニアラス殊ニ同一債權者説ハ

公法私法等ニ存スル一種ノ法理ヲ轉用シタルモノトシテ參考ノ價值アルモ強辯ノ跡アルハ遺憾ナリ

參考説

現在ニ大勢力ヲ有セサルモ理論一貫スルカ若クハ説述ノ鮮麗ナルヨリシテ吾人ノ參考トスヘキモノアリ

一 單獨約束説(ジール) 手形ノ振出人カ手形債務ヲ負フ原因ハ手形ヲ作成シテ之ニ署名シタルニアリ書面ヲ以テ一定ノ金額ヲ支拂フコトヲ約シタルニアリ故ニ手形ヲ作成スル際ニハ振出人ハ既ニ債務ヲ負フヘキ位置ニアルナリ然レトモ手形ハ他人ニ依リテ所持セラレサル可カラス手形ノ作成者ハ其手形ハ必ス他人ニ所持セラレヘシトシテ作成シタルナリ故ニ他人ニ所持セラレル迄ハ手形ノ債務者ト爲ラス自己ノ意思カ未タ實現セサレハナリ即チ條件ヲ附シテ作成シタルモノニシテ條件ノ成就ヲ待チテ債務者トナルナリ手形ノ成立ハ證券作成ノ時ナリ其生効ハ受取人ノ所持ノ時ナリト云ヘリ債務者ノ點ヨリ見テ單獨約束説ト謂フナリ更ニ債權者ノ點ヨリ見テ

所持人カ手形債權者ト爲ルニハ手形ヲ所持スルヲ要ス又之ヲ所持スレハ足レリ振出人ハ手形カ受取人ニ所持セラルル意思ヲ以テ作成シタルヲ以テ受取人ハ所持スレハ足リ所持スルニ至リシ事由ノ如何ヲ問ハズ其所持ハ交付ニ基クテ要セスシテ他ノ事由ナルモ可ナリ所持人ノ善意タルヲ要セスシテ惡意タルモ可ナリ所持人カ其證券ノ手形タルコトヲ知ルト否トヲ問ハサレハ手形債權者ト爲ラントスル意思ノ有無ヲモ問ハズ毫モ原因ノ如何ヲ問ハスシテ所持ノ事實アレハ可ナリト言フコトアリ之ヲ所持説ト稱ス

本説ハ手形ノ成立ハ手形作成ノ時ニアリテ其生効ハ受取人カ手形ヲ所持スル時ニアリトシ手形債權ノ成立時期ヲ曖昧ナラシムルモノナリ若シ手形ノ成立時期ハ證券作成ノ時ニアリトスレハ債權者ナキニ債權アルコトト爲リ又受取人ノ所持ノ時ニアリトスレハ受取人カ所持スルマテハ手形トシテ成立セサレハナリ此ノ外ニ本説ハ手形ノ所持人カ手形債權者ト爲ルニ債權者ト爲ルヲ欲セサルモ可ナリトカ手形ヲ所持スル意思ヲ要セストカ手形タルコトヲ知ルト知ラサルトヲ問ハストカ所持ノ事實アレハ足ルトカ言フハ意

思ヲ重ンヌル現代ニ適セス

二 單獨創造説(クンツエ)

手形ノ振出ハ單獨行爲ナリ手形ハ證券ヲ作成スル事ニ因リテ成立ス故ニ手形ハ振出人ノ單獨ニ創造スルモノニシテ契約ニ因リテ生スルニアラス振出人ノ單獨行爲ニヨリテ生スルヲ以テ一度生シタル後ハ其手形ハ振出人ノ占有ニ存スル中ニ既ニ手形ト爲リ振出人ハ自己ニ對スル手形債權者タルナリ一人ニテ債權者及ヒ債務者タルニ資格ヲ有スルモ可ナリ此點ニ於テハ自己ヲ受取人トシテ手形ヲ作成スル場合ト他人ヲ受取人トシテ作成スル場合トニ異ナル所ナシ然レトモ手形關係カ固有ノ手形關係ト爲ルニハ手形ハ「エツキスツラベルソナ」ニ歸セサルヘカラス所持人ナル他人カ之ヲ取得セサルヘカラス之ヲ取得シテ振出人ニ對抗シ得ル位置ニ居ラサルヘカラス隨テ振出ト取得トノ間ハ手形ハ未タ完成セス將ニ完成セラレヘキ手形タルナリ手形トシテ浮動スト云ヘリ

本説ノ曖昧ナルコト前説ニ等シ手形ハ何時ニ手形トシテ成立スルヤヲ斷セス又手形上ノ權利ハ振出人ノ署名ニ因リテ生シ他人ニ交付セサル中ハ振出

人自ラ權利者及ヒ義務者ナリト云フハ手形人格説ニ類スル欠點アリ又手形ハ他人ニ歸スルニ至リテ始メテ固有ノ手形關係ヲ生スト云ヘルハ振出ハ振出人ノ單獨行為ニヨリテ完成スト云ヘルコトニ矛盾ス何トナレハ振出ノ完成スル時ハ手形ノ存スル時ナリ手形カ存スレハ手形關係存スルハ當然ナリ手形ハ存スルモ之ヲ他人ニ交付スルマテハ固有ノ手形關係ヲ生セスト言フモ手形存スレハ手形ノ固有關係ハ必ス存スルナリ手形關係ニ固有ノモノト非固有ノモノアルナシ手形ノ中ニ完成セスシテ浮動スルモノアリト言フモ不可ナリ故ニ本説ノ如ク手形ヲ振出シタルモ手形ハ未タ成立セス手形アルモ未タ固有ノ手形關係ナシト言フヨリ寧ロ未タ手形ヲ振出ササルカ故ニ手形成立セス手形未タ成立セサルカ故ニ手形關係ヲ生セスト言フノ明快ナルニ如カス

三 發行授與説(ヨルリ) 手形ハ振出人ノ單獨行為ニ依リテ成立ス然レトモ其單獨行為タルニハ手形要件ヲ紙片ニ記載シタルノミニテハ足ラス必スヤ其紙片ヲ他人ニ授與セサル可ラス手形ヲ作成スル者ハ其手形ヲ他人ニ授與

セント欲シテ作成スルナリ故ニ授與スル迄ハ手形ヲ生セス手形カ振出人ノ手ニ存スル間ハ將來ニ手形ト爲ルヘキ紙片タルニ過キス而シテ手形ノ授與トハ振出人カ其手形ヲ他人ニ得セシメント欲シテ自己ノ占有ヨリ離スコトナリ他人ニ得セシムル意思ヲ以テスルヲ要スルカ故ニ署名シタル紙片カ紛失盜失スルモ未タ振出シタリト言フヲ得ス然レトモ授與アレハ足り其授與ハ交付即チ雙方行為タルヲ要セス振出人ノ「ゲイベン」アレハ足り之ニ受取人ノ「ネーメン」ノ合スルヲ要セス

發行説ヲ唱フル者ノ中ニ發行ニハ授與ノ意アルト否トヲ問ハス無意味ニ發行スルモ可ナリト言フ者アレトモ無意味ニ發行シテ債權債務ヲ生スルコトナシ又發行スレハ足り手形債務ヲ負フ意思ヲ要セスト言フ者アレトモ債務ヲ負フ意思ナクシテ債務ヲ負フト云フハ債權成立ノ原理ニ反ス時トシテ手形法ノ法文ヲ引用シテ意思ノ不要ヲ論スル者アルモ此等ハ法文ノ皮相ヲ見テ真相ニ及ハサルモノナリ

穩和ナル發行説ハ交付契約説ニ類ス即チ振出人カ手形ヲ作成セント欲シテ

作成シ交付セント欲シテ交付シ交付ニ因リテ債權債務ヲ負フト言フモノナリ交付契約説ト異ナルトコロハ振出人受取人間ニ雙方的行爲アルヲ要セサルノミ手形ヲ發行授與スレハ足り合意ニ基ク交付ヲ要セス受取人カ振出人ヨリ其手形ヲ受取ルカ否カヲ問ハストスル點ニアルノミ

本説ニハ理アレトモ餘リニ例外ナキ大原則ヲ得ントスルニ急ニシテ通常ノ事實ニ隔離スルコト遠シ實際ニアリテハ振出人カ手形ヲ授與スルニ當リテ受取人トノ間ニ合意ナキコト殆ト無カルヘシ振出人カ手形ヲ授與シ受取人カ之ヲ受取ルニ各自ニ分離シタル行爲ヲ以テ爲スコト殆ト無カルヘシ授與者ハ受取ル者ヲ相手方ト見受取ル者ハ授與者ヲ相手方ト見茲ニ行爲ノ授合スルハ世態ノ常ナレハナリ極メテ稀ニ振出人ノ授與ノミ單獨ニ存スルコトアリトセハ開ハ振出人カ受取人以外ノ者ニ向テ手形ヲ授與シ後ニ其手形ハ受取人ニ歸シタル場合ナリ想像シテ債權カニ發見シ得ル稀有ノ場合ナルヲ以テ此ノ如キ場合ヲ一律ノ下ニ網羅セントシテ偏頗ノ學說ヲ作ルヨリモ常情ニ協ヘル交付契約説ヲ採ルヲ可トス

以上ノ外ニジ―ベンパ―ルノ「クレヂットシヤフト」説ト稱シテ手形ハ金銀ノ如キ有價物ナリ金銀ハ擦爛タル光輝ヲ放ツカ故ニ貴ク手形ハ手形債務者ノ信用アルカ故ニ貴シ手形債務ハ之レヲ生セシメタル法律行爲ニ關係ナシ手形ト手形ニ關スル行爲トハ區別スヘシト言フモノ「ラーデンブルグノ「マングート」説ト稱シテ爲替手形ハ手形所持人ニ與フル一ノ授權ナリ振出人カ手形ヲ作成シテ受取人ニ交付スルトキハ振出人受取人間ニ契約ヲ生シ受取人ヲシテ支拂人ニ對シテ一定ノ金額ヲ請求シ得セシムルナリ受取人ハ「プロクラーートル、イン、レム、スアム」ナリト言フモノ「ユストノ「インコルポリエルテン、アクセプト」説ト稱シテ手形關係ノ中心ヲ支拂人ノ引受ニ置クモノ「シユロスマンノ「デリクツオブリガチオン」説ト稱シテ一般ノ債務ヲ不法行爲ニ依リテ説明スルニ當リ手形債務ヲモ其一例トスルモノ等アリ

有力説

現在ニ大勢力ヲ有シ獨逸及ヒ我國ニテ諸學者ノ採用スルモノ三種アリ唱道者ノ大家タルト其説ノ穩健ニシテ萬人ノ胸ニ入り易キト獨逸ニ於テハ勿論我國

ニ於テモ多數ノ賛成者ヲ有シテ有力ノ著書ニ主張セラルルト、現行法ヲ解スルニ適スル所アルトニ因リテ研究ノ必要アリ

一 善意取得説(グリーンフート) 本説ハ手形ノ所持人ハ其意思ノ善惡ヲ問ハスシテ手形上ノ權利者ト爲ルト云ヘル説ニ對シテ起リタルナリ手形債權者トナルニハ手形ノ善意取得者タルヲ要シ惡意ノ取得者ヲ排斥ス法律ノ解釋ヨリシテモ斯ノ如クナレハ立法論トシテモ然カスヘシ惡意者ヲ權利者トスルハ「モラル」及ヒ「ジツテ」ニ反スト辯シ進ンテ手形關係ハ振出人ノ署名ニ因リテ成立ス振出人ノ爲スヘキ事ハ手形ノ要件ノ記載及ヒ署名ニシテ交付ヲ要セス故ニ能力者カ手形ニ署名シ無能力者ト爲リタル後ニ之ヲ他人ニ交付スルモ手形債務者トナルコトヲ妨ケス而シテ手形債權者ノ生スルハ或者カ手形ヲ善意ニ取得シタル時ニシテ其取得ハ交付ニ因ラサルモ可ナリ手形ノ成立ニ交付ヲ要ストスル時ハ手形所持人ハ善意ニ手形ヲ取得シタル場合ニモ振出人受取人間ニ交付ナカリシコトヲ證明セラレテ手形上ノ權利ヲ得ル能ハス隨テ手形ヲ取得スル場合ニ一々振出人受取人間ノ交付ヲ調査スルヲ

要ス是レ手形ヲ最重ノ流通證券トシタル主意ニ反スルヲ以テ振出人ノ爲スヘキ行爲ヲ署名ニ止メ而シテ手形債權者ヲ生スルニハ手形ヲ善意ニ取得スレハ足ルトス可シト云ヘリ

本説ハ手形ハ善意取得者殊ニ其轉得者ノ利益ヲ保護スルモノニシテ獨逸ニ於テモ我國ニ於テモ多ク採用セラル我國ニ於テ本説ヲ採ル者ハ手形法ニ「手形ニ署名シタル者ハ其文言ニ從ヒテ責任ヲ負フ、何人モ惡意ナクシテ手形ヲ取得シタル者ニ對シテ其返還ヲ請求スルヲ得ス」トセルヲ根據トシ振出人ノ爲スヘキコトハ署名ニ止マリ善意ノ取得者ハ常ニ手形ヲ所持シテ支拂ヲ請求シ得ト言フナリ然レトモ本説ニ依ルトキハ手形債權ハ何時ニ成立シタルカハ正確ナラス手形關係ハ振出人ノ署名ノ時ニ定マリ振出人ハ其時ヨリ債務者ノ位置ニ立ツト言フモ債權者ナキニ債務者アリ得サル理ナリグ氏ハ辯シテ此場合ニハ振出人カ條件附ノ債務ヲ負ヒ或人カ手形ヲ取得スルニヨリ其條件ハ成就シテ確定債務者トナルト言フモ條件附債務者アルニハ條件附債權者ナカル可ラス然ルニ署名當時ニハ未タ如何ナル債權者モナキナリ條

件附債權者アルニ非シテ或人カ債權者トナルカ否カハ條件ニ繫ルナリ條件ノ成就スルマテハ債權者ハ一人モナキナリ同一ノ理由ニテ條件ノ成就スルマテハ債務者モ一人モナキナリ振出人カ自己ノ署名シタル手形ヲ自由ニ破毀シ得ルヲ見テモ手形債務者ニアラサルヲ知ルヘシ故ニ假ニ善意取得ヲ探ルトシテモ手形債權ノ成立時期ヲ振出人ノ署名ノ時トセスシテ所持人カ手形ヲ善意ニ取得シタル時トスヘシ

二 所有權尊重説(ゴールドシュミット) 從來ハ手形上ノ權利ヲ專ラ債權ノ點ヨリ説明シ手形所持人ハ手形債權ヲ有スルカ故ニ手形ナル證券ヲ所有スト云ヒシヨゴ氏ハ顛倒シテ所有權ヲ主トシ債權ヲ從トシ手形ノ所有權ヲ有スルカ故ニ手形債權ヲ有ストシテ所有權ニ重キヲ置キタルナリ故ニ所有權尊重説略シテ所有權説ト稱ス曰ク手形所有者ハ手形債權者ナリ手形ヨリ生スル權利ト手形上ニ存スル權利トハ同一人ニ集合シ而シテ手形ヨリ生スル權利ハ手形ノ所有權ヲ取得スル事ニ依リテ取得スト所有權説ヲ採ル者ノ中ニテ受取人カ手形上ノ權利者トナルニハ振出人ヨリ手形ヲ交付セサル可カラ

スト言フ者手形行爲ニヨリテ授與セサル可カラスト言フ者法律行爲ニヨリテ授與セサル可カラスト言フ者其方法ノ如何ヲ問ハス所有權ヲ得レハ可ナリト言フ者等アリゴ氏ハ手形ハ手形行爲ニヨリテ授與セラレサル可ラス手形ノ交付ハ手形債權ヲ得ル必要ノ條件ナリト云ヒレマンハ手形上ノ權利ノ成立ニハ振出人ハ受取人ヲシテ手形ノ所有者タラシムルニ必要ナル行爲ヲ爲ササル可カラスト云ヘリ

本説ハ手形上ノ權利ノ本末ヲ顛倒セルモノナリ手形債權ノ爲メニ手形證券アルナリ手形證券ノ爲メニ手形債權アルニ非ス債權ハ實ナリ證券ハ形ナリ債權ハ本ナリ證券ハ末ナリ末ヲ重視シ本ヲ輕視スルハ顛倒ナリ手形ヲ振出ス者ハ證券ヲ作成シ手形ヲ取得スル者ハ證券ヲ受取ルハ眞ナリ然レトモ紙片トシテ授受スルニアラス有價證券トシテ授受スルナリ而シテ證券ノ有價タルハ權利ノ表現物タルカ故ナリ紙背ニ權利ノ伏在スルヲ知ルカ故ナリ若シ手形ヲ受取ル者ニシテ有價證券トシテ受取ルニアラス紙片トシテ受取ルトセハ彼ハ手形債權ヲ得サルヘシ又本説ノ如ク物體ニ重キヲ置キテ紙片ハ

主ナリ權利ハ從タリ紙片ヲ得喪スルトキハ權利ヲモ得喪ストスルトキハ手形カ滅失喪失シタル場合ニハ債權モ滅失喪失スルコトト爲リ此場合ニ債權ヲ生存セシムルニハ種々ノ辯解ヲ試ミサルヘカラス所有權說ヲ貫クトキハ物體ノ滅失ハ債權ノ滅失ト爲リ一旦滅失シタル後ハ再ヒ作成スルヨリ外ニ權利ヲ生セシムル途ナケレハナリ

三 交付契約說(テール) 永年間行ハルル學說ニシテ近來ニ於ケル中興ノ祖ヲテ氏トス氏ハ金額約束說ヲ唱道シタルモ同時ニ交付契約說ト爲リ紀念說トシテハ前名ヲ採リ現行ノ說トシテハ後名ヲ採ルナリ本說ノ主トスル所ハ手形債權ハ契約上ノ債權ナリ振出人ヨリ受取人ニ手形ナル證券ヲ交付シタル時ニ成立ス要式契約債權ニシテ契約ノ成立ニ要スル方式ハ證券ノ作成及ヒ交付ナリ故ニ振出人カ證券ヲ作成シタルノミニテハ未タ手形債權ヲ生セス之ヲ受取人ニ交付スルコトヲ約スルモ未タ手形債權ヲ生セス手形ヲ受取人ニ交付シ最早如何トモスルヲ得サルニ至リテ始メテ成立シ受取人ハ手形ノ所持人ト爲リ即チ振出人ニ對スル手形債權者ト爲ルト言フナリ

テ氏ハ本說ヨリ生スル事實上ノ爭ヲ決スル爲メ手形所持人カ手形ヲ呈示スルトキハ曾テ交付ニ依リテ取得シタリト推定シ而シテ交付ハ手形契約ノ際ニ生シタリト推定スト云ヘリ然レトモ此推定ニハ法文上ノ根據ナシ英國ニハ推定ノ法文ヲ置クヲ以テ可ナルモ法文ナキ國ニアリテハ證據法ノ原則ニ從ヒテ權利ノ主張者ヨリ證明セサルヘカラス然レトモ此事ハ決シテ手形ニ限ルニアラス而モ此證明ハ實際ニ容易ナリ本說ヲ採ル者多シウエヒテルベルンスタイン、ガライス、レナウド、ブルンチユリ、ゲルベル、ブルンナー、レーゲル、スベル、ゲル、ゾーム、ビンデン、グ、ゲングレル、グラ、ー、ビク等之ニ屬シフキツク、バツペン、ハイム、ゴールド、シユミツト、ギールケ等モ一部之ニ屬ス

本說ニ對スル攻撃ハ本說ハ振出人ト所持人間(受取人以外)ノ關係ヲ如何ニ説明スルヤ振出人ト受取人ハ直接當事者タルヲ以テ契約ヲ爲シ手形ヲ授受シ易キモ振出人被裏書人間ニアリテハ然ラス受取人ハ何人ニ手形ヲ裏書スルヤモ計ラレス而シテ被裏書人ハ悉ク振出人ニ對シ債權者ナルヲ以テ其間ノ契約ヲ如何ニ説明スルヤト言フニアリ答辯ニ際シテ契約論者中ニ說ハ分カ

レ手形債權ハ裏書ニ因リテ讓渡ナルヲ以テ振出人所持人間ニ直接ノ契約
ナクトモ可ナリト言フ者振出人カ受取人ニ手形ヲ交付スル際他日之ヲ裏書
スル場合ニ自己ノ代理人トシテ讓受人ト契約ヲ爲シ且ツ手形ヲ交付センコ
トヲ委託シ受取人之ヲ承諾スト言フ者手形ノ振出人ハ手形ノ振出ニヨリテ
其取得者ニ對シテ手形債務ヲ負フ旨ヲ申込ミ手形ヲ取得スル者ハ其取得ニ
ヨリテ此申込ヲ承諾シテ契約ヲ成立スト言フ者等ヲ生ス

右ノ三說中交付契約說ハ最良タリ手形上ノ基本權ハ債權ナリ債權ナリトスレ
ハ債權ノ成立方法ニ依リ成立スト解セヨ手形債權ノ生スル實情ヲ見ルニ手形
ヲ振出ス者ハ手形上ノ債務ヲ負フ意思ヲ以テ紙片ニ署名シテ之ヲ受取人ニ交
付シ手形ヲ受取ル者ハ其手形ノ權利者ト爲ラント欲シテ之ヲ受取ルナリ然ラ
ハ之ヲ契約交付ニヨリテ生スル債權ト言フハ至當ナリ異說者ノ或者ハ稱ニ手
形カ紛失盜失シテ善意ノ第三者ニ取得セラレタル際其取得者ヲ保護スル爲メ
ニ設クル特別規定ヲモ一貫ノ原則ニテ掩ハント欲シテ不自然ナル言論ヲ爲シ、
或者ハ手形流通ノ盛ナルヨリシテ手形ヲ無記名證券ト同一視シ無記名證券ノ

理論ヲ直チニ手形ニ應用セントシ、或者ハ手形ヲ紙幣ノ如ク見紙幣ノ所有權ヲ
有スル者ハ紙幣ナル財産ヲ有スル點ヨリシテ手形ノ所有權ヲ有スル者ハ手形
ナル債權ヲ有スト言フナリ何レニモ一理アレトモ同時ニ何レニモ多少ノ辟ス
ル所アリ之ニ反シ手形債權ハ振出人カ手形ナル證券ヲ作成シ手形上ノ債務ヲ
負フ意思ニテ之ヲ受取人ニ交付シ受取人ハ手形債權ヲ取得スル意思ニテ手形
ヲ取得シ之ニ困リテ手形ハ成立スト言フハ最モ社會ノ實情ニ適スルモノナリ
二百年前ハイネクチウス要式契約說ヲ唱ヘテ後世ニ傳ハリ手形學說ノ革命期
ニ諸說ノ紛々タル際テール之ヲ唱說シテ異論ヲ容レス次テ數十ノ新說ヲ生シ
一時ハ殆ト同盟シテ契約說ニ當リシモ些ノ動搖ヲ來サス獨逸ニ於テスラモ今
尙ホ一貫ノ良說タリ

獨逸ノ交付契約說ハ大體ニ於テ英佛ノ契約說ト同シク殊ニ交付契約ノ細點ニ
至ルマテ英法ト一致シ而シテ英佛ニハ契約說ノ外ニ異說ナシトスレハ契約說
ハ實ニ文明國ヲ貫通スル說ナリ理論ニ強キ獨逸ニ於テ最大良說タリ實際ニ重
キヲ置キテ立法スル英國唯一ノ說ナリトスレハ本說ハ實ニ理論ト實際ニ適合

第五節 日本法ノ手形學說

交付契約說ヲ貫通スルトキハ手形ノ振出ハ契約ナリ手形ノ裏書ハ契約ナリ手形ノ引受ハ契約ナリ其他ノ手形行爲モ契約ナリ而シテ其何レノ場合ニ於テモ契約ハ手形ヲ相手方ニ交付シタル時ニ成立スルナリ今手形行爲中最モ重ナル振出裏書及ヒ引受ニ關シテ述フヘシ

振出ノ説明

振出人カ手形ヲ振出シテ手形債務ヲ負フハ債權者ト契約ヲ爲スカ故ナリ其契約ニハ受取人ト爲スモノト受取人以外ノ所持人ト爲スモノアリ其如何ニヨリテ情況ヲ異ニス

甲 振出人受取人間

手形ヲ振出シテ手形上ノ權利ヲ生スルニハ振出人カ手形ヲ作成シテ之ヲ受取人ニ交付スルヲ要ス手ツカラ交付スルト代理人又ハ機械的ノ使者ヲ以テ交付スルトヲ問ハサルモ交付ハ必要ナリ交付ヲ完成スルトキハ振出人ハ手形上ノ

債務者ト爲リ受取人ハ手形上ノ債權者ト爲ルナリ手形ナル書類ヲ作成スルモ交付セサル間ハ作成者ハ未タ手形上ノ債務者トナラス自ラ其書類ヲ破損スルモ可ナリ作成者カ受取人ニ對シテ手形ヲ交付セント約スルモ未タ手形上ノ債務者ト爲ラス手形ヲ交付スヘキ通常ノ債務ヲ負フニ止マル

手形債權ハ手形ノ交付ニ因リテ成立ス手形振出ノ真相ヲ分解スルトキハ振出人ハ手形債務ヲ負ハントヲ申込ミ受取人ハ手形債權ヲ得ント欲シテ之ヲ承諾ジ手形ノ交付ナル方式ニヨリテ契約ヲ完成スルテリ隨テ手形債權ハ手形ナル紙片ノ授受ヲ方式トスル要式契約ヨリ生スルモノトス此種ノ説明ハ最も自然ニ適シ多數ノ事實ニ協ヒ且ツ民法商法ニ存スル一般法理ト共通ナリ振出人カ或者ヲ受取人トスルハ其物ヲ權利者ト爲ス意思ナリ然レトモ手形ヲ交付セサルハ未タ彼ヲ債權者トスル意ヲ決セサルモノナリ或者カ振出人ヨリ手形ヲ受取リタルハ手形債權者ト爲ル意思アルナリ即チ當事者雙方トモニ手形ヲ授受スル意思ヲ有シ權利義務ヲ生セシムル意思アルモノナリ手形債權ノ成立ニハ此意思ト事實トヲ要スル故ニ振出人カ手形ヲ交付セサルニ先チテ手形カ風

ノ爲メニ吹散ラサレ受取人之ヲ拾得スルモ手形上ノ權利者ト爲ラス

手形ノ振出ヲ單獨行爲トシ振出人ノ爲スヘキ行爲ハ手形ナル書類ノ作成ニ止マルトスル者ハ振出人カ書類ヲ作成シタル後ハ最早何事ヲモ爲サスシテ義務者ト爲リ現實ノ債權者ヲ生スルニハ受取人其紙片ヲ取得スヘキノミ書類ノ移轉ニ振出人受取人間ノ合意ヲ要セスと言フモ合意ナケレハ債權債務ヲ生セス假ニ債務者ノ爲スヘキ行爲ハ書類ノ作成ニ止マルトスルモ尙ホ手形債權ノ發生原因ハ契約ナリと言フヲ妨ケサルヘシ振出人カ手形ヲ作成シテ債務ヲ負フニ至ルハ之ヲ負ハントスル意思ヲ表示シタルモノニシテ之ヲ契約ノ申込ト見テ可ナリ申込ハ申込トシテ申込人ヲ拘束スルヲ以テ振出人ハ書類ノ作成ナル變體ノ申込ニ依リテ拘束セラレ受取人ハ紙片ノ取得ナル承諾ニヨリテ契約ヲ成立スト言フヲ得ルナリ

手形債權ヲ成立セシムル契約ハ要式契約ナリ契約ノ方式ニハ一定ノ言語アリ、動作アリ、書類ノ作成アリ、物件ノ授受アリ、或ハ書類ノ作成ト其交付ヲ合ハスコトアリ手形契約ヲ要式契約と言フハ其成立ニハ手形ノ作成及ヒ交付ヲ要スル

カ故ナリ之ヲ至當ノ説明トスルニ手形法學者タルグリユーンフートレトマン等ハ嘲リテ「契約説」ヲ以テハ手形債權ノ成立ヲ説明スルヲ得ス之ヲ契約ニテ説明スルハ誤ニシテ又其契約ヲ要式契約ナリト言フハ奇ナリ手形契約ニハ果シテ如何ナル方式アリヤ單ニ手形ヲ交付スレハ可ナリト云ヘルニ非スヤ左スレハ形式ナキ形式契約ナリト云ヒ我國ニモ徃々此言ヲ傳稱スル者アルハ遺憾ナリ方式ハ決シテ一定ノモノニ限ラス書類ノ作成モ方式ナレハ一舉手一投足タリトモ尙ホ方式ト見ラルヘキモノアリ氏等ニシテ之ヲ知ラサル理ナキニ故ラニ此ノ如キ諧戯ヲ弄スルハ惜ムヘシ

同シク契約説中ニ所有説及ヒ占有説アリテ何レモ手形契約ヲ不要式契約ナリトセリ所有説ハ受取人ヲ手形債權者トスルニハ契約ノ外ニ書類ノ所有權ヲ受取人ニ取得セシムルヲ要ス手形債權ハ手形ニ依リテノミ行使シ得ラレ手形ナケレハ想像シ得サルモノナリ而シテ手形ハ契約ノ方式若クハ要件ト見ルヨリモ有體物ト見ルヘク手形上ノ權利者ハ手形ノ所有權ヲ有スト言フヲ可トス唯振出人及ヒ受取人ノ意思表示ナクシテ債權ヲ成立シ得サルヲ以テ當事者間ノ

契約ニテ債權ヲ生シ其債權ノ表現セル手形ノ所有權ヲ授受シテ受取人ヲ手形債權者ト爲ラシムルノミト云ヘリ占有説ハ手形債權ハ當事者ノ合意ト手形ノ作成トニ依リテ成立スルモ債權者カ手形ヲ得サルトキハ其權利ヲ行使シ得サルヲ以テ手形ノ交付ニ先チテ債權ハ眞ニ成立シタリト言フヲ得ス必スヤ債權者カ之ヲ取得スルヲ要ス而シテ茲ニ取得ト言フハ必スシモ所有權ノ取得ニ限ラス占有權ノ取得ニテモ可ナリ手形ヲ占有シテ手形上ノ權利ヲ行使シ得ル位置ニアレハ可ナリト云ヒ或學者ノ如キハ手形ナル紙片ノ所有權ト手形債權トヲ別視シ得ル例トシテ名書ノ紙面ニ手形ヲ記載シタルトキハ畫紙ノ所有權ハ一人ニアリテ手形債權ハ他人ニアリト云ヘリ

兩説何レニモ一理アリ手形ハ有價證券ニシテ法律ニ於テモ屢手形ノ所有權ト云ヒ世人ハ專ラ紙片ヲ觀察スルヲ以テ所有權説ノ生スルハ止ムヲ得サルナリ然レトモ我手形法ハ手形上ノ權利ヲ債權トシ手形ナル紙片ハ債權ヲ表現セル證券ナリトシ債權ヲ實質トシ紙片ヲ形體トスルヲ以テ除リニ紙片ニ重キヲ置キテ手形ノ所有權ト言フトキハ本末ヲ顛倒スルコトト爲ルヘシ又手形債權ノ

成立ニハ手形契約及ヒ手形所有權ノ取得ヲ要スト言フハ同一行爲ヲ強キテ二分スル嫌アリ占有說ハ手形債權ノ成立ニハ意思ノ合致及ヒ紙片ノ占有ヲ要スト云ヒ契約ノ成立ニハ紙片ノ交付ヲ要スト言フヲ以テ要式契約說ト異ナル所其間變ヲ容レサルモ而モ他ノ方面ヨリ見ルトキハ占有說ハ手形ノ成立ニハ契約及ヒ占有ナル二個ノ行爲ヲ要ストスルヲ以テ手形ノ成立ニハ契約ナル一個ノ行爲ヲ以テ足り其契約ハ意思ノ合致ト手形ノ交付トニ因リテ成立スト言フ說トハ少ナクトモ理論ノ上ニ於テ異ナレリ契約カ成立シ然ル後ニ手形ノ占有ヲ要スト言フトキハ占有ナキ間ノ契約ハ如何ナル性質ナルカ手形ト手形債權ノ關係如何等ノ問題ヲ生スルヲ以テ寧ロ契約其モノハ手形ノ交付ニ依リテ成立シ同時ニ手形債權ハ成立スト言フヲ簡明トス

日本國法ノ下ニ於テハ手形ハ振出人カ手形ヲ振出サントシテ之ヲ受取人ニ交付シ受取人カ手形ヲ得ントシテ之ヲ受取ルニ因リテ成立ス手形法ニハ手形債權ハ契約及ヒ交付ニ因リ成立ストモ言ハサル代ハリニ署名ニ因リテ成立ストモ言ハス、或者カ署名シタル後他ノ者カ之ヲ取得シタル時ニ成立ストモ言ハサ

レハ善意ニ取得シタル時ニ成立ストモ言ハス何事ヲモ明言セサルヲ以テ所詮ハ種々ノ規定ヨリシテ其手形學說ヲ推解セサルヘカラス單獨行爲說ヲ採ル學者ハ法文ニ「手形ニ署名シタル者ハ責ヲ負フ」ト云ヘルカ故ニ署名ノミニテ手形ヲ成立スト論スルモ非ナリ此法文ハ手形カ有效ニ成立シアル場合ニハ之カ署名者ハ其手形ノ文言ニ從ヒテ責ヲ負フト言フモノニシテ決シテ權利者ナクトモ義務者ハ存スト言フニアラス我國ハ手形人格說ノ如キ謬說ヲ採用セサルナリ善意取得說ヲ採ル者ハ法文ニ「何人ト雖モ惡意又ハ重大ナル過失ナクシテ手形ヲ取得シタル者ニ對シ其手形ノ返還ヲ請求スルコトヲ得ス」ト云ヘルヲ採リテ何人モ手形ノ善意取得者ニ對シテ手形ノ返還ヲ請求スルヲ得ストセリ善意取得者カ何人ヨリモ手形ヲ取得セラレタルトキハ自ラ所持人ト爲ルナリ故ニ手形債權ハ手形カ善意ニ取得セラレタル時ニ成立スト言フモ轉讓論法ニ陷ルモノナリ今ハ手形ハ何時ニ成立スルカヲ論スルナリ然ルヲ手形ヲ善意ニ取得スルトキハ手形上ノ權利ヲ有スト云ヒテ手形ノ成立ヲ前提スレハナリ(四三五、四四一)何レモ日本法ノ手形學說トスルニ足ラス日本法ノ學說ハ交付契約說ナ

リ交付契約説ハ民法商法ニ規定スル一般ノ原理ト共通ニシテ二人間ノ債權ハ合意ニ因リテ生ストシ而シテ手形ニハ特別ノ性質及ヒ規定アルヲ以テ其契約ノ成立ヲ手形ノ交付ニ繫ラシムルナリ平易明瞭ノ説ナリ

手形債權ヲ生スル契約ハ有償ニテモ可ナレハ無償ニテモ可ナリ對價ヲ必要トスル主義ニテハ悉ク有償契約タリ原因ヲ必要トスル主義ニアリテハ多クハ有償契約ナリ然レトモ近來ハ手形ニ對價又ハ原因ヲ要スルモノ減少シ我國ハ之ヲ要セサルヲ以テ手形振出ノ契約ハ有償ニテモ無償ニテモ可ナリ

手形契約ハ片務契約ナリ債務ハ振出人ニ生スルニ止マリ受取人ニ生セス以前ハ手形ニ種々ノ文言ヲ記載シ受取人ニモ手形上ノ義務ヲ生セジメタリシモ今ハ手形ニ記載シ得ル事項ヲ限定シ而シテ手形債權者ニ義務ヲ負ハシムル記載ヲ許ササルヲ以テ債權者ハ何等ノ義務ヲモ負ハサルナリ手形ニハ義務ノ記載ヲ許サス記載スルモ受取人ニ手形上ノ義務ヲ生セス一覽拂手形及ヒ一覽後定期拂手形ニハ受取人ヲシテ呈示期間内ニ手形ヲ呈示セシメ又凡テノ手形ニアリテ所持人カ償還請求ヲ爲スニハ拒絶證書ヲ作成シ償還請求ノ通知ヲ發スル

ヲ要ストセルヲ見テ手形所持人ニモ義務アリト思フヘカラス所持人カ自己ノ權利ヲ保全若クハ行使スルニハ此等ノ手續ヲ要スルニ過キスシテ義務ニアラス手形契約ノ片務契約タルハ手形契約ノ特色ナリテールハ手形ハ金額支拂ノ約束ヲ記載シタルモノナリ一方ノ支拂約束ノミニテ他ニ何等ノ義務モナシト明言セリ素ヨリ振出人受取人間ニ受取人ヲシテ或給付ヲ爲サシムルコトヲ約スルコトアリテ手形法ハ此ノ如キ契約ヲ排斥セサルモ其契約ハ特別ノ事ニ屬シ手形契約ノ内容ヲ成スニ非ス此場合ニハ振出人受取人間ニ手形契約及ヒ普通契約ノ二種ヲ生スルナリ

乙 振出人所持人間

契約論者中ニ振出人受取人間ニハ契約ヲ生スルモ振出人所持人(受取人以外ノ間ニハ契約ヲ生セスト言フ者アリ振出人ハ受取人ニ手形ヲ交付シテ債務ヲ負フ意思ヲ表示スルモ他ノ者ヲ知ラス知ラサル者ト契約ヲ爲スコトナシ受取人ヲ契約取結ノ代理人ト言フハ事實ニ反ス故ニ事實ヲ有ノ儘ニ解シ振出人カ手形ヲ振出スハ將來ノ所持人ニ對シテ債務ヲ負フコトヲ約スル單獨約束ナリト

言へり非ナリ

振出人所持人間ノ關係モ契約關係ナリ而シテ手形上ノ債權債務ハ手形ノ交付ニ因リテ成立ス此斷定ヲ説クニ當リテ數説ヲ生ス

一 振出人ハ所持人ト直接契約ヲ爲サス所持人ハ振出人受取人間ニ成立セル債權ヲ承繼スルナリ而シテ振出人受取人間ノ關係ハ契約關係ナルカ故ニ振出人所持人間ノ關係モ亦契約關係トナルナリ而シテ手形債權ハ通常指圖債權トシ指圖債權ニアリテハ債務者ハ證書ニ記載シタル事項及ヒ證書ノ性質ヨリ當然生スル結果ヲ除ク外原債權者ニ對抗シ得ヘカリシ事由ヲ以テ善意ノ讓受人ニ對抗シ得サルヲ以テ手形所持人ハ受取人ヨリ大ナル權利ヲ取得スルナリ又無記名手形ノ所持人ハ無記名債權ノ規定ニヨリ受取人ヨリ良大ナル權利ヲ取得スト云ヘリ手形債權ノ讓渡ヲ通常ノ讓渡ト同意義ニ解シ而モ讓受人ノ權利カ讓渡人ノ權利ヨリ良大ナルヲ説クニハ此ノ如ク言フヨリ外ナカラシ然レトモ不完全ナル權利ヲ有スル者カ完全ナル權利ヲ讓渡シ或ハ自己ノ有スルヨリ多大ナル權利ヲ他人ニ讓渡スハ讓渡ノ意義ト相容レス

假ニ一般ノ指圖債權及ヒ無記名債權ニアリテ可ナリトスルモ手形ニアリテハ不可ナリ手形ニアリテハ讓渡人ト稱スル者カ全ク權利ヲ有セサルニ讓受人ニ完全ナル手形上ノ權利ヲ取得セシムレハナリ

二 振出人ト所持人トハ直接ニ契約ヲ爲スナリ手形ノ裏書毎ニ振出人所持人間ニ新債權債務ヲ生ス振出人カ受取人ニ手形ヲ交付スル際受取人ニ委託スルニ手形ヲ裏書スル場合ニハ振出人ノ爲メニモ契約ヲ爲サンコトヲ以テシ受取人此委託ニ應シテ自己カ裏書ヲ爲スト同時ニ振出人ノ代理人トシテ被裏書人ト契約シ被裏書人ヲシテ振出人ニ對シテ直接ノ權利ヲ得セシムト云ヘリ代理説ト稱シ振出人受取人間ノ振出行爲中ニハ受取人ニ代理權ヲ授與スル行爲ヲモ包含シテ受取人カ手形ヲ裏書スル際ニハ此代理權ヲ行使スト言フモノナリ巧ナルモ事實ヲ曲クル嫌アリ振出人カ手形ヲ振出ス際ニハ振出ノ意思アルモ受取人ニ後ノ契約取結ヲ委任スル意思ナシ尙ホ此説ニヨルトキハ受取人ハ振出人ノ代理人トナリ第一被裏書人ハ振出人及ヒ受取人ノ代理人ト爲リ第二被裏書人ハ此三者ノ代理人ト爲リ裏書毎ニ代理ノ數ヲ層

重スル奇觀アリ

三 振出人ハ所持人ト直接ニ契約スルナリ振出人受取人間ニハ振出人ヨリ申込ミテ受取人承諾スルモ可ナレハ受取人ヨリ申込ミテ振出人承諾スルモ可ナリ然レトモ振出人所持人間ニアリテハ常ニ振出人ヨリ申込ミテ所持人承諾スルナリ振出人カ手形ヲ振出スハ手形債務ヲ負フ意思ヲ公示スルモノナリ振出ナル行爲ヲ以テ萬人ニ對シテ契約ノ申込ヲ爲スナリ手形ナル書面ヲ以テ申込ミ此手形ヲ所持スル者ニ對シテ手形債務ヲ負ハント告白スルナリ而シテ手形ヲ取得スル者ハ此申込ニ應スルモノニシテ隨テ兩者間ニ契約ヲ成立ス契約ノ申込ハ廣告ヲ以テスルモ可ナリ散紙ヲ以テスルモ可ナリトスレハ手形ヲ所持スル者ニハ紙面ノ金額ヲ支拂ハント申込ムモ可ナルヘシト云ヘリ直接取結説ト稱シ余ハ之ヲ採用ス

本説ハ振出人ハ直接ニ所持人ト手形行爲ヲ爲シ決シテ受取人其他ノ中介ヲ待タスト言フ點ニ於テ單獨約束説ト等シキモ所謂單獨約束ナルモノハ曖昧ナルカ故ニ吾人之ヲ探ラサルナリ約束ノ存スルニハ二人ヲ要ス一人ニテ約

束ヲ爲ス意思ヲ表示スルモ未タ眞ノ約束ヲ生セス故ニ假ニ實質ニ於テハ兩説合一ストスルモ吾人ハ振出人ノ爲ス行爲ヲ單獨約束ト稱セスシテ申込ト言フナリ若シ又單獨約束説ニ謂ヘル約束ハ振出人ノ爲ス約束ニシテ振出人ハ自己ノ行爲ノミニ拘束セラレ債權者ノ生セサルニ先チテ債務ヲ負フモノトスレハ吾人ハ全然之ヲ排斥セン

或論者ハ契約説ヲ駁シ各所持人ノ權利ハ獨立ナリ手形文言カ所持人ノ權利ノ内容ヲ定ムル現代ニアリテハ契約説ハ其根據ヲ奪ハレタリト言フモ然ラズ所持人ノ權利ノ獨立ハ契約説ノ與廢ニ關係ナシ若シ契約説ニシテ各所持人ハ前者ノ權利ヲ承繼スト言フトセハ獨立ナル權利ノ確定ト共ニ契約説ノ基礎ハ覆ヘレリト言ヒ得ルモ直接取結説ハ振出人ト所持人ハ自ラ直接ニ獨立ノ契約ヲ爲シ所持人ハ各場合ニ獨立ノ權利ヲ取得スト言フヲ以テ決シテ覆ヘルコトナシ

振出人所持人間ニハ契約ハ直接ニ成立ス然レトモ振出人ハ所持人ニ手ツカラ手形ヲ交付スルコトナク所持人ハ受取人ヨリ手形ノ交付ヲ受クルナリ振出人

ハ所持人ノ何人タルヲ知ラス所持人モ亦振出人ノ何人タルヲ知ラサルコト多シ故ニ此際ニハ兩者間ニ交付アリト言フヲ得ス即チ直接ノ契約アルモ直接ノ交付ナク交付ハ振出人以外ノ者ヨリ之ヲ受クルナリ

物ノ交付トハ物ノ占有者カ任意ニ其物ヲ他人ニ引渡シ相手方カ任意ニ之ヲ引取ルコトナリ強奪又ハ拾得ハ我ニ之ヲ得ントスル意アルモ彼レニ之ヲ引渡ス意ナキヲ以テ交付ニアラス又他人ニ物ヲ強授セラルルハ彼ニ引渡ス意思アルモ我ニ引取ル意思ナキヲ以テ同シク交付ニ非ス手形ノ所持人タルニハ手形ヲ強奪若クハ拾得スヘカラス又手形ヲ他人ヨリ強授セラルヘカラス所持説ハ手形ノ所持人ト爲ルニハ手形ヲ所持スレハ可ナリ其所持ノ適法不適法ヲ問ハスト言フモ我國法ハ不當ノ所持人ニ權利ヲ與ヘス或場合ニ手形債務者カ不當ノ所持人ニ支拂フモ之ヲ有効トスルコトアルハ「レギチマチヨン」ノ點ヨリ來リ債務者ヲ保護スル主意ニ過キスシテ不當ノ所持人ニ手形上ノ權利ヲ與フル主意ニ非ス「レギチマチヨン」ト「ベレヒチンク」ハ異ナレリ而シテ手形ヲ強奪セス拾得セス又強授セラレスシテ手形ヲ所持スルハ他人ヨリ引渡サルル場合ニ限ルナ

リ之ヲ交付トシ交付ノ一方ヲ正當ノ權利者ニ限ルハ狹キヲ以テ交付スル人ノ何人タルヲ問ハストスルナリ

裏書ノ説明

手形ノ裏書モ亦交付契約ヲ以テ説明スルコトヲ得振出ノ場合ト等シク二分スルヲ便トス

甲 裏書人被裏書人間

裏書人被裏書人間ニハ手形債權カ契約交付ニ因リテ成立スルコト振出人受取人間ニ於ケルニ等シ裏書人カ手形ニ裏書ノ署名ヲ爲シテ被裏書人ニ交付スルニ因リテ裏書讓渡契約ヲ成立シ裏書人ハ手形債務者ト爲リ被裏書人ハ手形債權者ト爲ルナリ裏書人ハ被裏書人ニ對シ此手形ノ支拂カ拒絶セラレタルトキハ手形金額ヲ償還セン「ト」申込ミ被裏書人之ヲ承諾スルナリ稍「ト」通常ノ保證ニ類スルモ通常ノ保證ハ主債務ノ存在ヲ前提トスルヲ手形ノ裏書ハ主債務ノ存在ヲ前提トセス又振出ノ有效無効ニ關セス裏書人ヲシテ償還義務ヲ負ハシムルナリ主債務ニ從タルニ非スシテ獨立ノ條件附義務ヲ負ハシムルナリ裏書人

ハ被裏書人ト獨立ノ新契約ヲ爲シ振出人受取人間ノ契約ト全然別ナルカ故ニ振出ノ有效無効ハ裏書ノ成立ニ關係ナシ受取人ハ權利ヲ讓渡スニ非スシテ被裏書人ト契約シテ新債權債務ヲ成立セシムルナリ
裏書人カ手形ニ裏書ノ署名ヲ爲スモ之ヲ交付スルマテハ手形上ノ義務ヲ負ハス隨テ裏書ノ署名ヲ爲シタルモノヲ破毀スルモ可ナリ自己ニ不利益ヲ生センモ何人ニモ損害ヲ醸スコトナシ

乙 裏書人所持人間

裏書人ト所持人被裏書人以外ノ間ノ關係モ契約關係ナリ裏書人ハ手形ニ署名シテ償還義務ヲ負ハンコトヲ申込ミ所持人ハ手形ヲ取得シテ其中込ヲ承諾スルナリ而シテ所持人ノ此權利ヲ取得スルハ手形ノ交付ヲ得タル時ナリ大體ニ於テ振出人所持人間ノ關係ニ同シ

引受ノ説明

手形ノ引受ハ契約ナリ引受人振出人間ニモ引受人所持人間ニモ契約ヲ成立スルナリ

甲 引受人振出人間

引受人振出人間ニアリテハ振出人ハ手形ヲ振出ス際手形ニ支拂ノ委託ヲ記載シ正確ナル形式ヲ以テ支拂ノ委託ヲ申込ミ引受人カ引受ヲ爲シテ其申込ヲ承諾スルナリ委任契約ニ類シ猶ホ民法ニ於テ或者カ第三者ノ爲メニ或行爲ヲ爲スコトヲ申込ミテ相手方カ之ヲ承諾スルトキハ契約ヲ成立スト云ヘルモノニ該當スル所アリ蓋シ振出人ハ支拂人ニ委託スルニ手形所持人ニ金錢ヲ支拂フ事ヲ以テシ支拂人ノ引受ハ其委託ノ承諾ナレハナリ

乙 引受人所持人間

引受人所持人間ニアリテハ所持人ハ引受人ニ對シテ支拂義務ヲ負ハンコトヲ申込ミ引受人之ヲ承諾スルナリ所持人カ手形ヲ所持スルモ其手形ニ引受ナキトキハ第一次ノ債務者ナクシテ支拂ハ不確ナルヲ以テ其確認ヲ申込ミ引受人之ヲ承諾スルナリ

引受人後者(所持人ノ間)ニアリテハ引受人ハ引受署名ニ依リテ手形上ノ義務ヲ負ハンコトヲ申込ミ後者ハ手形ノ取得ニ依リテ之ヲ承諾スルナリ大體ニ於テ

振出人所持人間ノ關係及ヒ裏書人所持人間ノ關係ニ等シ

引受人前者所持人ノ間ノ關係ハ契約ニテ説明スルコト稍困難ナリ前者ハ引受ヲ欲セザリシカ故ニ引受ヲ請求セザリシナリ引受ナキ手形ヲ所持シテ其儘ニ讓渡シタルナリ故ニ自ラ引受ヲ申込ミタリト言フヲ得ス支拂人ニ對シ余ノ後者カ引受ヲ請求シタル場合ニハ引受ケラレタシト申込ミタリトセハ自ラ引受ノ利益ヲ欲セス後者ニノミ之ヲ得セシムル意思ノ如クナルヘシ引受拒絶ノ場合ニハ自ラ擔保ヲ供セサル可ラサルヲ以テ之ヲ欲セスシテ自己モ引受ヲ希ハシテモ此情況ノミニテハ未タ引受ヲ申込ミタリト言ヒ難シ故ニ此關係ヲ契約ト爲サントスルニハ前者ハ支拂人ニ對シ君カ手形金額ヲ支拂ハサル場合ニハ所持人ハ余ニ償還ヲ請求シ來ラン余ハ其償還後ニ君ニ支拂ヲ請求スヘキニ付キ豫メ承諾セラレタシト申込ミ支拂人ハ之ヲ承諾シタリト言フヨリ外ナシ他ノ場合ニ比シテ大ニ迂曲スル所アルモ契約說ヲ貫徹スルニハ此ノ如ク言フヨリ外ナシ

手形ノ全部引受ヲ契約ニテ説明シ得ルト等シク一部引受ヲモ亦契約ニテ説明

シ得ルナリ單獨論者ハ一部引受ノ場合ヲ最大根據トシテ契約說ヲ駁スルモ其駁論ハ當ヲ得サルモノナリ

引受契約ノ成立時期

引受契約ノ成立時期ハ引受人カ手形ニ署名シテ之ヲ請求者ニ交付シタル時ナリ

此時期ニ關シテハ諸説アリ或學者ハ振出及ヒ裏書ノ成立ニハ交付ヲ要スルモ引受ノ成立ニハ之ヲ要セストシ振出人カ手形用紙ニ要件ヲ記載シテ署名シタル後之ヲ燒却スルモ何人ニモ損害ヲ加ヘサレハ自己モ損害ヲ蒙ルコトナシ裏書人カ之ヲ燒却スル場合ニモ亦何人ニモ損害ヲ加ヘス振出人及ヒ前者ハ後者ニヨリテ自己ノ振出し又ハ裏書シタル手形ヲ燒却セラルルハ不快ナランモ之カ爲メニ其債務ヲ免ルル利益コソアレ損害ヲ蒙ルコトナシ而シテ燒却者ハ高價ナル有價證券ヲ燒却シテ自ラ損失ヲ招クモ自己ノ手形ヲ處分スルモノニシテ他人ヨリハ干渉セラレズ之ニ反シ引受人カ手形ニ署名シタル後之ヲ燒却スルトキハ所持人ニ損害ヲ加フルコトトナル手形ハ所持人ノ有價證券ナリ

所持人ハ支拂人ニ引受ヲ請求シタルナリ支拂人ハ此請求ニ應スヘキ義務ナキヲ以テ手形ヲ返還スルハ可ナレトモ之ヲ毀損スルヲ得ス振出裏書ト引受ノ間ニハ此差アルヲ以テ振出人又ハ裏書人ハ署名スルモ書類ヲ交付スルマテハ手形行爲ハ成立セサルモ支拂人カ署名スルトキハ交付ヲ待タスシテ引受ハ成立シ所持人ノ之ヲ知ルト否トヲ問ハスト云ヘリ

或學者ハ之ヲ極端ナリトシ引受ノ成立ニハ所持人ハ引受ノ署名セラレタルコトヲ知ルヲ要ス所持人カ自己ノ請求ノ應セラレタルヲ知ラスシテ權利者トナルコトナシ引受ノ完成ニハ引受人ヨリ之ヲ所持人又ハ其代理人ニ通達スルヲ要ス少ナクトモ通知ヲ發スルヲ要スト云ヘリ通知ノ趣旨及ヒ方法ノ如何ニ依リテ交付説ト密ニ接近スヘシ

吾人ハ引受ノ成立ニモ手形ノ交付ヲ要スト言フ者ナリ手形ト手形債權トハ不可分ナリ手形上ノ權利ヲ取得スルニハ手形ヲ有セサルヘカラス故ニ手形ノ所持人カ引受ヲ求ムル爲メニ手形ヲ支拂人ニ交付シ其返還ヲ得サル中ハ未タ引受ヲ得タリト言フヲ得ス支拂人ニ手形ノ返還ヲ請求スル權アルモ引受後ノ手

形ヲ有セサルヲ以テ引受アル手形ノ所持人ニアラス手形上ノ權利ハ手形ノ呈示ニヨリテ之ヲ行使スヘキモノナリ或場合ニ公示催告ニ依ル除權判決ノ方法ニヨリテ手形ナクシテ請求シ得ルモ除權判決ハ手形ノ紛失喪失等ノ場合ニ限リテ許サレ所持人カ任意ニ手形ヲ交付シ而モ其所在ノ顯然タル凡テノ場合ニ適用シ得ルニアラス或場合ニハ所持人ハ手形ノ占有ヲ離レテ尙ホ手形上ノ權利ヲ有スルコトアルモ并ハ一旦得タル權利ヲ維持スル場合ナリ用キテ引受ノ完成ニ交付ヲ要セストノ根據ト爲スヲ得ス

支拂人ハ引受ノ署名ヲ爲スモ之ヲ抹消シ得ル位置ニアリ抹消ニヨリテ或責任ヲ負ハンモ別種ノ責任ニシテ手形上ノ債務ニアラス未タ手形ヲ引渡ササル間ハ手形上ノ請求ヲ爲シ來ル債權者ナキヲ以テ其債務者モナク隨テ未タ引受ヲ成立セサルコト恰モ振出人カ振出ノ署名ヲ爲スモ受取人ノ生セサル間ハ振出ヲ成立セサルニ等シ素ヨリ振出ノ場合ニハ毫モ所持人ナキニ本間ノ場合ニハ既ニ所持人ヲ存スル點ニ於テ二者相異ナルモ手形行爲ハ獨立ナルヲ以テ引受行爲ニ關シテモ此ノ如ク論シ得ルナリ支拂人ハ他人ノ手形ヲ毀損スヘカラス

又他人ノ有假證券ハ速ニ返還セサルヘカラス然レトモ支拂人カ此消極及ヒ積極ノ義務ヲ負フコトト手形債務者ト爲ルコトトハ別ナリ
 實際ヲ見ルニ殆ト凡テノ場合ニ手形ノ所持人ハ支拂人ニ引受ヲ請求シ支拂人ハ手形ニ引受署名ヲ爲シテ之ヲ所持人ニ交付シ所持人ハ手形ヲ占有シタル後ニ支拂ノ請求ヲ爲スナリ獨人スタウヅカ手形學說トシテ一種ノ善意取得說ヲ採ル點ニ於テ吾人ト異ナルモ振出裏書及ヒ引受ノ何レノ完成ニモ手形ヲ取得スルヲ要スト言フ點ニ於テ吾人ト同說ナリ
 引受ノ完成ニハ引受ノ署名後ニ手形ヲ所持人ニ交付スルヲ要スト言フハ所持人カ引受ヲ請求スル際手形ヲ支拂人ニ引渡シ支拂人之ヲ占有スル場合ナリ引受ノ成立ニ交付ヲ要スルカ否カヲ論スル際ニハ何人モ此場合ヲ想像ス然レトモ引受ヲ爲スニハ必スシモ手形ヲ占有スルヲ要セスシテ支拂人ハ所持人ノ占有スル手形ニ其儘ニ署名スルモ可ナリ此場合ニハ引受ノ完成ニ交付ヲ要スルカ否カノ問題ヲ生スルコトナシ

證據問題

手形ノ振出ハ振出人手形ニ署名シテ受取人ニ之ヲ交付セサレハ完成セス裏書讓渡ハ裏書人手形ニ署名シテ被裏書人ニ之ヲ交付セサレハ完成セス引受ハ引受人手形ニ署名シテ所持人ニ之ヲ交付セサレハ完成セス何レニモ交付ヲ要ストシ而シテ振出人受取人間裏書人被裏書人間及ヒ引受人所持人間ニハ直接交付ヲ要スレトモ振出人所持人間裏書人所持人間及ヒ引受人後者間ニハ直接交付ヲ要セス振出人裏書人等ニシテ手形ヲ交付セント欲シテ其占有ヲ離セハ取得者ハ何人ヨリ之ヲ交付セラルルモ可ナリ交付ノ方法如何ニ拘ハラズ手形ヲ取得スル者ハ振出人裏書人等ト契約ヲ爲スナリ
 之ヲ吾人ノ交付契約說トシ之ニ對スル最大批難ハ證據問題ニアリ手形上ノ權利ノ取得ニ交付契約ヲ要スルトキハ署名者ハ常ニ遁辭ヲ設ケテ契約セストカ手形ヲ交付セスト主張スルニ至リ隨テ取得者ハ其取得毎ニ前ノ行爲ノ際ニ果シテ契約及ヒ交付アリシカ否ヤヲ調査セサルヘカラス爲メニ手形ノ流通ヲ害スヘシ故ニ何人タリトモ苟モ手形ニ署名シタルトキハ直チニ手形債務ヲ負フトシ其手形カ紛失盜失スルモ紛失盜失ハ自己ノ不注意ナリトシ善意ノ取得者

ニ對シテ手形上ノ責ヲ負ハシムヘシト言フニアリ

然レトモ是レ證據問題ヨリ實體法ヲ解スルモノナリ新ニ法規ヲ作ル際ニハ大ニ證明ノ難易ヲ考察セサルヘカラサルモ既成ノ法規ヲ解スルニ當リテハ證據論ヲ以テ豫斷スヘカラス交付契約ハ他ノ說ヨリモ多クノ證據問題ヲ惹起スルハ真ナルモ已ムヲ得サルナリ英法ハ之ヲ慮カリテ左ノ如キ規定ヲ爲セリ(英二一)

一 手形上ノ契約ハ振出人ノ契約タルト裏書人又ハ引受人ノ契約タルトヲ問ハス證券ヲ交付スルマテハ不完全ニシテ取消シ得ルモノナリ但シ引受ニアリテハ引受ノ旨カ手形ニ記載セラレ引受人カ引受ノ旨ヲ權利者ニ通知スルトキハ引受ハ完成シテ取消シ得サルモノトナル

二 直接當事者間及ヒ間接當事者間(デューコールス所持人ヲ除ク)ニアリテ交付ヲ有效ナラシムルニハ振出人裏書人又ハ引受人カ手形ヲ交付スルカ彼等ヨリ權限ヲ與ヘラレタル者之ヲ交付スルヲ要ス
交付者ハ其交付ハ條件附ニ爲シタルモノナルコト或ハ特別ノ目的ニ爲シタ

ルモノニシテ手形所有權ヲ移轉スル目的ニ非サルコトヲ證明スルヲ得

然レトモ手形ハ「デューコールス」所持人ノ手中ニ存スルトキハ手形ハ前者ニ依リテ有效ニ交付セラレタリト看做シ署名者ヲシテ所持人ニ對シテ責ヲ負ハシム

手形ハ振出人裏書人又ハ引受人ノ占有ニ在ラサルトキハ彼ハ有效且ツ無條件ニ之ヲ交付シタルモノト推定ス

英法ハ手形債務ハ手形ノ交付ニ依リテ成立スト規定シタル後證據問題ノ生スルヲ慮リテ或場合ニハ事實ヲ推定シ他ノ場合ニハ推定ヨリ進ンテ法律ノ規定トシ遂ニ其場合ニハ交付ヲ要セサルト同一ノ結果ヲ生セシメタリ法律アルヲ以テ可ナルモ法文ナキ國ニテ同一ノ解釋ヲ爲スコトヲ得ス交付契約說ノ大家テールハ手形ノ成立契約ニハ之ヲ取結フ意思ヲ證明スルヲ要セス手形ノ交付アレハ契約ヲ取結フ意思アリシト推定ス手形ノ交付モ證明ヲ要セス手形ノ所持アレハ其交付アリシモノト推定スト言フモ斯ル推定ヲ許ス規定ナキ國ニ於テハ當ラサル言ナリ

契約ヲ爲シタルト主張スル者ハ契約ヲ證明セサルヘカラス交付ヲ主張スル者ハ交付ヲ證明セサルヘカラス手形署名ヲ主張スル者ハ亦其署名ヲ證明セサル可ラス而シテ署名トハ或者カ自己ノ氏名ヲ記載セントシテ爲ス記載ナルヲ以テ署名ヲ主張スル者ハ署名者ニ此意思アリシコトヲ證明スルヲ要ス所持人カ引受人ニ對シテ支拂ヲ請求スルニハ引受人カ其紙片ニ署名スル意思ニテ署名シタルコトヲ證明シ前者ニ償還ヲ請求スルニハ前者カ署名スル意思ニテ署名シタルコトヲ證明スルヲ要ス此等ノ證明ハ或場合ニ極メテ困難ナランモ證據法ノ原則トシテ已ムヲ得サルナリ然レトモ或程度ノ證明ハ如何ナル說ヲ採ルモ必要ナリ善意取得說ヲ採ルモ所持人ハ引受人裏書人等ハ署名スル意思ニテ署名シタルコトヲ證明シ且ツ自己カ善意ニ手形ヲ取得シタルコトヲ證明セサル可ラス時トシテ自己ノ善意ヲ證明スルハ極メテ困難ナルコトアラン所持說ヲ採ルモ所有權說ヲ採ルモ亦同様ナリ所持人ハ手形ヲ握持スルノミニテ直チニ正當ノ所持者クハ所有權ノ取得ヲ證明シタルト言フヲ得ス手形法ニ手形ニ署名シタル者ハ其文言ニ從ヒテ責ヲ負フト云ヘハトテ手形ナル紙片ヲ所有ス

ル者ハ當然手形上ノ權利ヲ有シ證明ヲ要セストスル意ト解ス可ラス此規定ハ手形ノ署名者ニ責任アリト言フニ止マリ紙片ノ所持人ハ手形債權ヲ有スト言フニアラス又手形債權ノ主張者ハ債權ノ存在ヲ證明スルヲ要セスト言フニモ非ス隨テ進ンテ手形ノ所有權ヲ有スルコトヲ證明セサル可ラス此ノ如ク如何ナル說ヲ採ルモ權利ノ主張者ハ其權利ノ存在ヲ證明スルヲ要シ之カ爲メニ或事實ヲ舉ケサルヘカラス故ニ證明ノ難易ノ程度ヲ以テ交付契約說ヲ攻撃スルハ格別交付契約說ニヨルトキハ手形所持人ト稱スル者ニ證明ノ責アリテ手形ノ流通ヲ害スルモ善意取得說所有權說等ヲ採ルトキハ所持人ニ證明ノ責ナクシテ手形ノ信用ヲ増加スト言フヲ得ス而シテ交付契約說ニ依ルモ論者ノ想像スル程ニ所持人ハ困難ヲ感セス手形ヲ所持シテ請求スル原告ハ其手形ノ所有權ヲ有スルナラン其手形ヲ善意ニ取得シタルナラント容易ニ判定スル判官ハ又容易ニ手形契約アリシナラン手形ノ交付アリシナラント判定スレハナリ

第六節 手形能力

我手形法ハ手形能力ニ關シテ特別ノ規定ヲ爲サス手形上ノ權利ヲ得又ハ手形上ノ義務ヲ負フ能力ニ關シテ毫モ規定スル所ナキヲ以テ一般ニ權利ヲ享有シ得ル者ハ手形上ノ權利ヲ享有シ得ヘク法律上ノ行爲ヲ爲シ得ル者ハ手形上ノ義務ヲ負フコトヲ得ト見テ可ナリ故ニ我手形法ヲ説クニ當リテハ別ニ手形ノ能力ヲ言ハスシテ可ナルモ少シク比較的及ヒ法理的ノ研究ヲ爲スヘシ

能力ニハ權利能力ト行爲能力ノ二種アリ權利能力トハ私權ヲ享有シ得ル能力ニシテ各人之ヲ有シ何人モ此意味ニ於ケル手形能力者ナリ行爲能力トハ行爲ヲ爲シ得ル能力ニシテ之ニ依リテ權利ノミヲ得ルコトアリ義務ノミヲ負フコトアリ同時ニ權利ヲ得義務ヲ負フコトアリ其中權利ヲ得ル行爲ハ何人モ之ヲ爲シ得ルヲ原則トシ其權利ノ手形上ノ權利タルト其他ノ權利タルトヲ問ハス然レトモ義務ヲ負フ能力ニ至リテハ手形義務タルト其他ノ義務タルトニヨリテ異ナレリ學者ノ通常手形能力ト稱スルモノハ主トシテ義務能力ナリ又受動

的若クハ消極的ノ能力ト謂フ

諸國法ノ比較

手形能力ノ特別規定ナキ國ニアリテハ一般ノ規定ニ從ヒ凡テ商行爲ヲ爲スコトヲ得ル者ハ手形義務ヲ負フコトヲ得ルナリ我國ニ於テ然リ佛國ニモ手形能力ニ關シテハ未成年者及ヒ妻ノ能力ヲ少シク規定スルニ止マリ大體ニ於テハ「無能力トセラレサル者ハ契約ヲ爲ス能力アリ」ト云ヘル民法ノ原則ヲ適用ス而シテ此原則ハ行爲ノ民事行爲タルト商行爲タルト商行爲中ノ手形行爲タルト其他ノモノタルト問ハスシテ適用スルヲ以テ民一一二三商一一三、一一四「リ」オンカンノ如キ學者モ深ク手形能力ヲ説カス爲替手形能力ニ關シテハ妻ノ特別無能力ヲ規定シナカラ約束手形能力ニ關シテ之ヲ規定セサルハ何故ナルカラ論スルニ止マル

英獨ノ手形法ニハ能力ニ關スル規定アリ

英法 手形ノ當事者トシテ責任ヲ負フコトヲ得ル資格ハ契約ヲ爲ス資格ト同
廣ナリ(英二二)

獨法 契約ニ依リテ義務ヲ負フコトヲ得ル者ハ手形能力ヲ有スル者ナリ(獨一)
 日佛法ニ無クシテ英獨法ニアルハ規定ノ實質ノ差ヨリ生スルニ非スシテ法典
 編纂ノ關係ヨリ生シタルナリ英國ニハ成文ノ民法及ヒ商法ナキヲ以テ手形法
 ニ手形能力ヲ規定スル必要アリ又獨逸ニハ手形法編纂當時ハ民法商法ノ編纂
 ヲ夢想タモセサリシヲ以テ手形法ニ手形能力ヲ定メタルナリ何レモ日佛ノ如
 ク先ツ民法ヲ作リテ權利及ヒ義務能力ヲ規定シ次テ商法ヲ作リテ商行為商人
 能力等ヲ規定シ然ル後ニ手形法ニ及ヒタルモノト事情ヲ異ニス
 規定ノ形式ニ於テハ英獨相類シテ日佛ニ對スルモ其實質ニ於テハ英獨佛相類
 シテ日本ニ對スル所アリ英法ハ手形義務ノ資格者ハ契約義務ノ資格者ト同廣
 ナリト言ヒ獨法ハ契約義務ノ能力者ハ手形義務ノ能力者ナリト言ヒ佛法ハ契
 約能力者ハ手形能力者ナリト言ヒ何レモ契約ヲ主トシテ手形能力ヲ定ムルニ
 我國ハ法律行為ヲ爲シ得ル者ハ手形行為ヲ爲シ得ル者ナリトシテ法律行為能
 カト手形行為能力トヲ同廣トシタリ若シ法律行為ハ悉ク契約行為ナリトセハ
 行為能力ト言フモ契約能力ト言フモ同一ナルモ行為ニハ單獨行為及ヒ契約

行為アルヲ以テ契約能力ナキモノハ手形能力ナシト言フトキハ手形義務ハ單
 獨行為ヨリ生セサル理ナリ

行為ヲ單獨行為及ヒ合意ニ分ツコトハ今ヤ獨逸ニ流行セリ英佛人中近來少シ
 ク之ヲ言フ者ヲ生シタルモ未タ一般ニ承認セラレス或佛國學者ノ如キハ單獨
 行為說ハ獨逸國境外ニ行ハレサル認說ナリト言フ程ナリ已ニ單獨行為ナシト
 スレハ行為ハ悉ク合意ナルヲ以テ行為能力ト言フモ契約能力ト言フモ同一ト
 ナルヘク英佛ニテハ何レヲ用ユルモ可ナリ然レトモ獨逸ニハ合意ノ外ニ單獨
 行為ヲ認メ民商法ニ於ケル多クノ行為ヲ單獨行為ト說クヲ以テ契約能力ノ事
 ハ英佛ニ於ケルト同一ニ論スルヲ得ス

獨逸學者中手形行為ハ悉ク契約ナリト言フ者悉ク單獨行為ナリト言フ者或モ
 ノハ契約ニシテ他ノモノハ單獨行為ナリト言フ者アリ悉ク契約ナリト言フ者
 ニ對シテハ何等言フヘキナキモ全部又ハ一部ハ單獨行為ナリト言フ者ニ對シ
 テハ何故ニ手形行為ヲ爲スニハ一般ノ單獨行為能力ニテハ不足ニシテ合意能
 カヲ要スルカヲ質ササルヘカラス若シ此區別ノ理由ハ單獨行為ヲ爲スニハ多

クノ能力ヲ要セサルモ合意ニハ多クノ能力ヲ要シテ手形行爲ハ多クノ能力ヲ要スヘキモノナルニ因ルトセハ不充分ナリ單獨行爲中ニモ多クノ能力ヲ要スルモノアレハ合意中ニモ多クノ能力ヲ要セサルモノアレハナリ然レトモ此理由ニ非スシテ編纂ノ時ノ事情ヨリ來リシモノナラン即チ獨逸手形法編纂ノ當時ニハ有力ナル單獨行爲說ナク手形行爲ヲ合意トスルコト英佛ニ等シカリシニ因ルナラン

手形能力ニ關シテハ諸國ノ現行法ニ差異アリ沿革ニ遡ルトキハ更ニ多クノ差異アルナリ之ヲ國別若クハ年代別ニ比較スルハ有益ナレトモ茲ニハ能力者若クハ無能力者タル人ヲ基礎トシテ比較スヘシ

手形能力者ノ區別

手形能力ノ差異ニハ當事者ノ本質ヨリ生スルモアレハ當事者ヲ保護スル主意ニ出ツルモアリ何人モ凡テノ行爲ヲ爲シ凡テノ權利ヲ享有シ凡テノ義務ヲ負ヒ得ルヲ原則トシ例外トシテ或者ニハ手形行爲ヲ爲サシメス、或者ニハ手形上ノ權利ヲ享有セシメス、或者ニハ手形上ノ義務ヲ負ハシメサルナリ其差異ニハ

人格組織ノ差異ニ伴フモノアリ身分職業ノ差異ニ伴フモノアリ

自然人ト法人

自然人ハ悉ク手形行爲ヲ爲シ得ルヲ原則トス然レトモ法人ハ然ラス法人ハ或目的ノ範圍内ニ存在シ其範圍ヲ越エテ行爲ヲ爲シ得サルモノナリ故ニ法人ノ中ニハ手形行爲ヲ爲スヘカラサル性質ノモノアレハ手形行爲ヲ爲ササルモ其目的ヲ達シ得ルモノアリ此等ノモノハ手形行爲ヲ爲スコトヲ得ス

我國法ニ就テ見ルニ會社カ手形行爲ヲ爲シ得ルコト明カナリ會社ハ商行爲ヲ業トスル目的ヲ以テ成立スルカ故ニ手形行爲ナル商行爲ヲ爲シ得ルハ當然ナリ會社ニ非サル營利法人ハ會社ノ設立條件ニ從ヒテ設立スルモノニシテ亦手形行爲ヲ爲シ得ルコト明カナリ其他ノ法人殊ニ祭祀、宗教、慈善、學術等ヲ目的トスル公益法人ハ手形行爲ヲ爲ス必要少ナキモ成立ノ目的ヲ達スル爲メ一般ノ法律行爲ヲ爲シ得ルト等シク手形行爲ヲ爲シ得ルナリ我國ハ手形行爲ヲ商法ニ規定スルモ之ヲ爲ス當事者ヲ商人ニ限定セス又之ヲ爲ス目的ヲ商業ニ限定セス故ニ公益法人モ亦手形行爲ヲ爲シ得ルナリ目的ノ範圍外ノ爲メニ爲ス

ハ不可ナルモ开ハ手形行爲ニ限ルニアラス凡テノ行爲ニ關シテ然リ
 手形行爲ヲ爲シテ手形上ノ義務ヲ負フニハ手形ニ署名セサルヘカラス而シテ
 手形ノ署名ハ氏名又ハ商號ヲ以テスルヲ要ス然ルニ公益法人ニハ氏名モ商號
 モナキカ故ニ署名スルヲ得スト言フ者アランモ手形法ニ氏名又ハ商號ト云ヘ
 ルヲ然カク狹解スルニ及ハス公益法人ニアリテハ普通人ノ氏名商人ノ商號ニ
 當ル名稱ヲ用ユレハ可ナリ

諸國ノ成文法ニハ特ニ法人ノ手形能力ニ關シテ明文ヲ置カス其目的ノ範圍内
 ニ於テ手形行爲ヲ爲シ得トスルコト我國ニ等シ然レトモ英法ノミハ明文ヲ置
 キテ左ノ如ク云ヘリ(英二二)

手形ノ當事者トシテ責任ヲ負フコトヲ得ル資格ハ契約ヲ爲ス資格ト同廣
 ナリ

本條ノ規定ハ法人ヲシテ手形ノ振出人引受人又ハ裏書人トシテ責任ヲ負
 フコトヲ得セシムルモノニ非ス但シ特別ノ法令ニヨリテ資格ヲ與ヘラレ
 タルトキハ此限ニ在ラス

英法ハ法人ニ手形能力ナク法人ハ手形行爲ニ依リテ手形上ノ責任ヲ負フコト
 ナキヲ原則トシタリ責任ヲ負フ能力ナキ者ト取消シ得ル行爲ヲ爲シ得ル者ト
 ハ異ナルヲ以テ無能力ト稱スルヨリモ無資格ト稱スルヲ適當トスルナランカ
 法人ハ手形行爲ヲ爲スモ初ヨリ何等ノ責任ヲモ負ハサルヲ以テ別ニ取消スコ
 トヲ要セス又後ニ追認スルヲ得ス法人ハ手形上ノ責ヲ負ハサルモ手形上ノ權
 利ヲ取得スルコトヲ得又手形行爲ヲ爲スコトヲ得故ニ法人カ手形ヲ裏書スル
 トキハ被裏書人ハ手形ヲ取得シ法人以外ノ署名者ニ對スル手形上ノ權利ヲ取
 得スルナリ此場合ニハ法人ハ手形上ノ權利義務ヲ通過セシムル「チャンネル」ト
 爲ルニ等シ

英法ノ此規定ハ慣習法ヲ採用シタルナリ而シテ慣習法ニ此ノ如クシタルハ法
 人ハ法律ノ擬制ニ因リテ生シ其目的ノ範圍内ニ於テ存スルモノナルニ通常ノ
 法人ニアリテハ手形行爲ハ其目的ノ範圍内ニ入ラス即チ「ウルツラヴキレ」ト
 ナルヲ以テナリ隨テ手形行爲カ其目的ノ範圍内ニ來ル法人ニアリテハ之ヲ認
 メ商業ヲ目的トスル法人ハ手形行爲ヲ爲スコトヲ得商法人ノ性質上當然ノコ

トナリト云ヘリ是非ノ評ハ措キテ有名ナル判決例數個ヲ示サン

鐵道條例ニ基キテ法人ト爲リタル鐵道會社カ手形ヲ引受ケタリ然レトモ會社ハ引受人タル責ヲ負ハス鐵道會社ノ此無能力ハ英國ニ於テ設立セラレ英國ニテ事業ヲ爲ス會社ニノミ適用セラレ外國ニテ事業ヲ爲スモノニハ適用セラレス

商法人ハ其商人タル點ヨリ當然手形能力ヲ有ス然レトモ非商法人ハ特ニ手形能力ヲ與ヘラレルカ少ナクトモ與ヘラレタリト解シ得ル場合ニ非サレハ手形能力ヲ有セス一八六二年ノ會社法第四七條ハ凡テノ會社ニ手形能力ヲ與ヘタルニ非スシテ手形能力ヲ有スル會社ハ如何ニ其能力ヲ行使スヘキカラ定メタルナリ

鑛山會社、墓地會社、救助會社、瓦斯會社、アルカリ會社及ヒ水道會社ハ商事會社ニ非ス

尙ホ特殊ノ法人ハ商業ヲ目的トスルモ或手形行爲ヲ爲シ得ストセラルルコトアリ例ハ銀行業ヲ營ム會社ハ一覽拂ノ無記名手形ヲ振出シ引受ケ又ハ之ニ依

リテ金錢ヲ貸借スルコトヲ得ストスル如シ英國銀行ノ特權ヲ保護スル爲メナリ詳細ヲ知ラント欲セハジョルジ第三世以來ノ條例ヲ見ルヘク英國銀行ノ特權ノ沿革ニ關シテハ英蘭銀行對アンダーソン事件ノ判決ヲ參照スヘシ

普通人ト商人

何レノ國モ人ノ身分職業ニ依リテ手形行爲ヲ爲シ得ルカ否カラ異ニシタルコトアリ初代ニハ手形ハ専ラ兩替商人間ニ流通シタルモ法律ヲ以テ手形能力ヲ限定セサリキ後ニ手形ノ流通盛大ト爲リ手形カ貨幣ノ代用ト爲リ濫發濫行ノ弊ヲ生スルニ至リ嚴罰ヲ設ケテ之ヲ匡正シ同時ニ手形行爲ヲ爲シ得ル者ヲ限定シテ手形ノ信用ヲ維持シタリ普通人ニ手形ノ發行又ハ流通ヲ禁シテ或種ノ者ニノミ此能力ヲ與ヘタルコトアレハ普通人ニ之ヲ許スモ或種ノ者ニノミ之ヲ禁シタルコトアリ

普通人カ手形行爲ヲ爲シ得サル時代ニモ之ヲ爲シ得タリシ者ハ商人ナリ國法ヲ以テ手形行爲ヲ爲シ得ルモノヲ商人ニ限定スト云ヒタルコトアレハ或ハ商人タル權利ヲ有スル者ノミ手形能力ヲ有スト定メタルコトアリ商人ニ此能力

ヲ與フルハ手形ハ當時専ラ商人間ニ流通シ商業ノ目的ニノミ用キラレタルヲ以テナリ英法學者ハ大陸法ヲ評シテ大陸法ハ手形能力ニ關シテ商人非商人ヲ區別スルモ英法ニハ此區別ナシト言フモ英法ニ於テモ普通法人ト商法人ヲ區別セルハ前述ノ如シ我國法ハ手形能力ヲ特ニ普通能力ト區別セサルモ手形行爲ヲ悉ク商行爲トシ而シテ商行爲ニ關シテハ特別能力ヲ認メ營業ヲ許サレタル未成年者ハ其營業ニ關シテハ成年者ト同一能力ヲ有シ營業ヲ許サレタルハ獨立人ト同一ノ能力ヲ有ストスルヲ以テ亦手形能力ヲ普通能力ト區別シテ商行爲能力ト關聯セシメタルナリ(民六、一六)

商人ハ特種ノ智識ヲ有シ又特ニ手形ヲ取扱フ必要アリシヲ以テ普通人ト區別シタルモ後ニ一般知識ノ進歩シ手形ノ流通普及スルニ及ヒ特別能力ヲ商人ニ限ルハ狹隘ニ失ストシテ商人以外ノ者ニモ及ホシ初ハ船舶所有者ノミナリシヲ次テ船長、製造者、藥劑師、書店等ニ及ホシ大財産家、大農等ニ及ホシ遂ニハ一定ノ知識ヲ有シ必要ノ職業ヲ營メル者ニハ悉ク免許狀ヲ與ヘテ手形行爲ヲ爲スコトヲ得セシメタリ

歐洲ニアリテハ猶太人ニ關シテ特別ノ規定ヲ設ケタルコトアリ例ハ一七二六年ノユールツヒベルギツセン手形法ニハ基督教徒ハ十八歳ニ至ラサレハ手形能力ナキニ猶太人ハ十五歳ニテ其能力アリトシ一七一六年ノアウグスブルグ手形法一六七六年ノフランクフルト手形法ハ猶太人ニ關シテプリビレギーフ、オデオサヲ規定シ、ブランドンブルグノ法ハ猶太人カ手形ヲ發行スルニハ必ス金銀ノ支拂アルヲ要ストシ、殊ニ一七二六年ノ同法ハ猶太人ノ詐欺ヲ嚴禁シ若シ猶太人ニシテ現金ヲ給付スル代ハリニ物品ヲ給付スルカ其他虛偽ノ行爲ヲ爲ストキハ手形上ノ權利ヲ失ハシメ且ツ管杖ヲ加ヘテ追放スルコトトシ、多數ノ國ニ於テハ請求債權タルヘキ手形債權ヲ猶太人カ債務者ニシテ基督教徒カ債權者ナル場合ニハ持參債權トシタリ即チ猶太人ハ商業ノ智識經驗多キヲ以テ之ニ多クノ手形能力ヲ與ヘ同時ニ猶太人ハ普通人程ニ保護スルヲ要セストシテ或不利益ヲ蒙ラシメタリ

軍人學生僧侶

普通人カ手形行爲ヲ爲シ得ル時代ニモ之ヲ爲シ得サル者アリ軍人、學生、僧侶、勞

働者等ナリ彼等ハ或點ニ於テ優遇尊敬セラレ他ノ點ニ於テ憫惠保護セラルル或
 場合ニハ普通人ヨリモ多クノ能力ヲ認メラレ他ノ場合ニハ之ニ反ス
 軍人ハ手形行爲ヲ爲シ得ストセラレタルコト多シ是レ軍人ハ身ヲ軍籍ニ置キ
 何時ニテモ國家ノ急ニ赴クヘキ者ナルニ手形債務ノ爲メ拘束セラルルトキハ
 其急ニ應スルヲ得ス左リトテ軍人ニ限リテ責任ヲ輕減シ得サルヲ以テ初ヨリ
 無能力トシタルナリ後ニ手形債務ニ身體上ノ拘束ヲ加ヘサルニ至リテハ専ラ
 金錢關係ヨリ觀察シ軍人ハ手形行爲ヲ爲ス要少ナク又手形債務ヲ辨濟スル資
 カニ乏シキヲ以テ之ヲ禁シタルナリ隨テ或場合ニハ少佐以上ニ手形能力ヲ與
 ヘタルコトアレハ大尉以下ニモ上長ノ許可ヲ經テ手形行爲ヲ爲スコトヲ認メ
 タルコトアリ手形ノ債務ヲ負フニハ其債務ヲ辨濟シ得ル位置ニアルヲ要シ大
 體ニ於テ少佐以上ノ者ニハ辨濟力アリ又辨濟力ナキ際ニハ無謀ノ行爲ヲ爲サ
 サルヘシト認メテ許シタルナリ
 學生ヲ無能力トスルハ學生ヲ保護スル主意ニ出ツ遠キ慮ナク猥ニ手形行爲ヲ
 爲シテ嚴格ナル債務ヲ負フヲ憐ミタルナリ學生ノ無能力ヲ規定シタルハク

ルザクセン、普魯西等ニシテ普魯西ニアリテハ一八七九年五月十九日「學生ノ權
 利關係ニ關スル法律」ヲ以テ學生ノ特別規定ヲ廢スルマテハ學生ヲ手形無能力
 者トシタリキ
 僧侶ニ關シテモ歐洲諸國ハ特別ノ身分ヲ認メ諸般ノ事項ニ關シテ軍人學生等
 ト一括シテ優遇憫護ス而シテ僧侶ノ手形能力ニ關シテ特ニ規定シタル國ハ學
 生農夫等ニ關シテ規定シタルモノヨリ多シ獨逸内ニアリテモ「ブラウンシュツ
 イヒ、ゴータヴ、イマール、オルデンブルグ、クールザクセン、エルビング」等アリ英國
 ノ慣習法モ亦同シ

此ノ如ク曾テ身分職業等ヨリシテ或者ヲ無能力トシ或者ノ能力ヲ輕減シタル
 モ社會カ進歩シテ各人平等ノ主義普及シテ以來軍人學生僧侶等ヲ優遇スル必
 要ナキト同時ニ愚視緊束スル必要モナシトシ又他ノ一方ニアリテ手形ノ流通
 ハ益頻繁トナリテ各人其取扱ニ馴レ手形法ハ改良セラレテ手形債務ヨリ生ス
 ル責任ハ普通債務ヨリ生スルモノト大差ナキニ至リシヲ以テ遂ニ特別無能力
 ヲ廢シ荷モ普通債務ヲ負ヒ得ル者ハ手形債務ヲ負ヒ得ルコトトシタリ普魯西

八一八七九年ノ法律ヲ以テ學生ノ無能力ヲ廢シ、英國ハ僧侶ハ商業ヲ營ムトキハ處罰スルモ手形契約ヲ爲ス十分ナル能力ヲ有ストシ、露國ノ新法ハ軍人及ヒ農夫ノ手形能力ヲ認メ、我手形法ハ何人ノ間ニモ差異ヲ設ケサルコトトシタリ、隨テ手形能力ハ多數國ニテハ最早手形上ノ問題ト爲ラス儘カニ存スルハ埃國其他極メテ少數ノ國ナリ

特殊ノ能力者ニハ上述ノ外ニ未成年者、妻、禁治產者、準禁治產者等アリテ或國ノ手形法ニハ種々ノ規定アルモ我手形法ニハ何等ノ規定モナク商法ノ總則ニ於テ會社ノ無限責任社員ト爲ルコトヲ許サレタル未成年者又ハ妻ハ其會社ノ義務ニ關シテハ之ヲ能力者ト看做ストセルヨリシテ手形能力ニ多少ノ影響ヲ及ホスノミ、佛國ニ於テハ妻ニ爲替手形能力ナシ約束手形能力ノ有無ニ付キ議論アリテリオンカンハ妻ニハ約束手形能力アリ、法文ニ妻ハ爲替手形能力ナシト云ヘルニ約束手形能力ナシト言ハサレハナリト論シタレハ妻ニハ約束手形能力モナシ之ヲ有セシムルトキハ種々ノ不都合ヲ生スヘク此點ニ於テ爲替手形ト約束手形ヲ區別スル理由ナケレハナリト論セリ

韓國ノ手形能力

韓國ニテハ手形ヲ發行シ得ル者ヲ限定セリ、明治三八年ノ約束手形條例ニ於テ手形(手形)ヲ發行スルモノハ手形組合條例ニ依リ組織シタル手形組合ノ組合員ニ限ルトシタリ

此規定ハ單ニ手形ヲ發行シ得ル者ヲ定ムルニ止マリ流通ノ全體ヲ定ムルニ非サルヲ以テ之ヨリシテ手形能力ノ全體ヲ批評シ得サルモ發行能力ニ關シテノミ評スルトキハ同法ハ極メテ嚴ナルモノナリ、組合員ニアラサレハ手形ヲ發行スルヲ得ストシ、手形ヲ特種ノ債券、株券、兌換券ノ如クシタレハナリ、現在ノ主義中最モ嚴ナルモノハ手形能力ヲ商人ニ限ルモノナルニ、今之ヲ組合員ニ限リ商人タリトモ組合ニ入ラサル者ハ手形ヲ發行スルヲ得ストスルハ一層嚴ナリ、組合ニ入ラサル者ハ商人タリトモ手形ヲ發行シ得サル代ハリニ之ニ入ル者ハ非商人タリトモ手形ヲ發行シ得ルヲ以テ商人主義ノ法律ヨリモ嚴ナラサル點モアレトモ凡テノ商人ニ許スト組合員ノミニ許ストヲ比スルトキハ後者ノ嚴ナルコト明カナリ

韓國ニテ手形ノ發行能力ヲ此ノ如ク限定シタルハ公益ノ爲メナリ行政ノ取締ヨリ來リシナリ同法自ラ限定ノ理由ヲ述ヘテ組合員相互ノ制裁ト監督トニ依リ手形ノ信用及ヒ確實ヲ保維スルニアリ手形組合ハ手形ノ信用ヲ維持シ且ツ約束手形條例ヲ遵守スルヲ目的トシ組合員ハ決シテ之ニ違背スルカ如キ所爲ヲ爲スヘカラス組合員相互ノ制裁ト監督トハ手形ノ濫發ヲ戒メ其信用ヲ維持スルニ最モ適當ノ組織タルヲ失ハサルヘシト云ヘリ尙ホ韓國財政顧問部ノ調査書ニ「韓國ニテ真正ナル商業ノ爲メニ手形ヲ發行スル者ハ殆ト稀ニシテ借金手形地所家屋賣買手形賭博手形納稅流通手形等不都合ナル融通ノ爲メ發行シ發行スト言フヨリモ作製スト言フヲ適當トスト云ヘリ政府カ金圓ヲ共同基本トシテ組合ニ交付シ度支部ニ於テ利殖方法ニヨリ之ヲ保管シ萬一組合員カ發行シタル手形ニシテ期限ニ至リ不渡ト爲リタルトキハ其基本金ヨリ支拂フコトトスルニ依リテ公益ノ理由ヨリ出テタルヲ知ルヘシ

第七節 手形訴訟

民事訴訟法ニハ手形訴訟ト言ハスシテ爲替訴訟ト云ヘリ其名ノ狹キヲ感ス蓋シ其中ニ規定スル所ハ總テノ手形ニ依ル請求ニシテ爲替手形ニ限ラサレハナリ故ニ茲ニハ規定ノ内容ヲ取リテ手形訴訟ト題シタリ然レトモ説明中往々爲替訴訟ナル語ヲ用ユルハ法文ノ引用上已ムヲ得サルモノト知ルヘシ
近來手形訴訟ノ研究ハ訴訟法學者ニ委シ手形法學者ハ詳細ニ之ヲ説明セス是レ訴訟ハ手續ニ屬シ手形法ハ實體ノ規定ナルニ因ランモ手形訴訟ノ規定ハ廣意ノ手形法中ニ入り又實體法ニ規定セル手形金額ノ支拂又ハ償還ノ裁判上ノ請求ハ如何ニ爲スヘキカヲ知ルハ手形法ノ研究者ニ取リテモ緊要ナリ
手形カ始メテ伊太利ニ生シタル時代ニハ別ニ手形ニ特別ナル訴訟手續ナカリキ是レ當時手形ハ特殊ノ商人間ニ行ハレ其商人間ニハ信用モアレハ特別ノ制裁モアリテ手形紛争ノ爲メニ特ニ訴訟ヲ提起スルコト無カリシニ因ル後ニ手形ノ流通盛大トナリ一般ノ商人間及ヒ非商人間ニモ流通スルニ至リ特殊ノ商

人間ニ存スル制裁ヲ彼等ニ加ヘ得ザリシヲ以テ訴訟ニ依リテ救済ヲ求メントシ普通ノ訴訟手續ニテハ其必要ニ應シ難シトシテ特別ノ訴訟手續ヲ生シタルモノトス初ハ一二ノ單行規定ナリシヲ後ニ一括シタル爲替訴訟法トシ民事訴訟法ノ大成スルニ及ヒ入リテ其一部ヲ成シタリ例ハ一五八八年ノゼノアノ法律中ニ爲替手形ノ引受人又ハ振出人カ其債務ヲ履行セサルトキハ行政官吏ハ債權者ノ請求ニ因リテ其履行ヲ命シ二十四時間内ニ其命ニ應セサルトキハ強制執行ヲ爲ス^トシタルカ如キモノヨリシテ特別ノ爲替訴訟手續ト爲リタルナリ

手形ノ爲メニ特別規定ヲ作り之ヲ訴訟法ニ編入スルモノト手形法ニ編入スルモノトアリ手續ニ關スルヲ以テ訴訟法中ニ入ルヘキ理由アルモ規定ノ多クハ手形ノ實體ニ關聯スルヲ以テ手形法中ニ置クヘキ理モアルナリ訴訟法ノ發達未タ十分ナラスシテ其中ニ特ニ手形訴訟ヲ規定スルニ至ラザリシモ亦之ヲ手形法中ニ入レタル一因ナラン

昔ハ實體規定ト手續規定ヲ明別セス同一ノ事項ニ關スル規定ハ其性質及ヒ内

容ノ如何ヲ問ハスシテ同法中ニ網羅シタリ佛國商法中ニ破産法裁判管轄法等ヲ規定シ普國國法中ニ多クノ實體及ヒ手續ノ規定ヲ混入スル如シ手形ニ關シテモ亦同一ニシテ多クノ手形法ニハ手形訴訟法又ハ手形手續ト題シテ手續及ヒ方式ニ關スル規定ヲ爲シ一八四七年ノ普國手形法草案スラ尙ホ^レゲエクセル、プロチニスナル表題ヲ設ケタリ而シテ手形法學者モ亦手形法ニ於テ手形ニ關スル手續ヲ説明ス

手形法學者ハ手形ニハ固有ナル嚴格アリ分チテ形式嚴格及ヒ實體嚴格トス形式嚴格ハ手續上ノ嚴格ナリ手形債務者ヲシテ訴訟上種々ノ不利益ヲ受ケシムル事ナリト云ヘリ曾テ訴訟上債務者ノ最大不利益ナリシ點ハ手形債務ヲ履行セサル場合ニ身體ヲ拘束セラルルコトナリキ他ノ債務ニ關シテハ拘束ヲ廢シタル後モ手形債務ニノミ之ヲ存シタリ此拘束ハ形式上ノ不利益タルト同時ニ實體上ノ不利益ナルヲ以テ學者ハ何レノ點ヨリモ説明シタリ然レトモ今ヤ拘束ハ廢止セラレタルヲ以テ今尙ホ兩者ニ跨カルモノハ手形抗辯其他僅少ノモノトナレリ

手形債務者ハ手形法ニ規定ナキ事由ヲ以テ手形上ノ請求者ニ對抗スルヲ得ストノ規定アリ此ハ手形ニ關スル實體規定ナレトモ同時ニ抗辯ニシテ訴訟ニモ關スルヲ以テ手形法學者ハ手形訴訟ニ侵入シテ之ヲ説明シ訴訟法學者ハ手形ノ實體規定ニ逆襲シテ研究セリ即チ兩法ノ連鎖ナリ

爲替訴訟ノ意義

爲替訴訟ハ手形ニ因ル請求ヲ證書訴訟ヲ以テ主張スル訴訟ナリ證書訴訟ハ請求ヲ起ス理由タル總テノ必要事實ヲ證書ニ依リ證スルコトヲ得ヘキ訴訟ナリ(訴四八四、四九四)之ヲ綜合スルトキハ左ノ如クナル曰ク

爲替訴訟トハ請求ノ理由タル必要事實ヲ證書ニ依リテ證明シ以テ手形ニ因ル請求ヲ爲ス訴訟ナリ

一 爲替訴訟ハ訴訟ナリ

爲替訴訟ハ訴訟ナリ故ニ特別ノ規定ナキ限ハ訴訟ニ關スル規定ヲ悉ク之ニ適用ス例ハ民事訴訟法(六三)ニハ地方裁判所以上ノ裁判所ニ於テハ當事者自ラ訴訟ヲ爲スカ辯護士ニ依頼セサル可ラストシテ辯護士訴訟主義ヲ採ルヲ

以テ爲替訴訟ニモ亦辯護士ヲ用キサル可ラス爲替訴訟ハ簡易迅速ヲ主トスルカ故ニ何人ヲ訴訟代理人トスルモ可ナリト言フハ立法論トシテ一理アルモ現行法ハ之ヲ採ラサルナリ

爲替訴訟ヲ變シテ通常訴訟ト爲スコトヲ得是レ爲替訴訟亦訴訟ナル結果ナリ手形所持人カ初メ爲替訴訟ヲ提起シタルモ爲替訴訟タルニハ十分ノ證書ヲ要スルニ之ヲ具備セサル際通常訴訟ト爲スナリ通常訴訟タルニ足ル要件ヲ具備スルトキハ中途ニ變更シテ通常訴訟トシテ繫屬セシメ得ルモノトス其變更シ得ル時期ニ關シテハ爭アリ或學者ハ民事訴訟ニ原告ハ口頭辯論ノ終結ニ至ルマテハ被告ノ承諾ヲ要セスシテ訴訟ヲ變更スルコトヲ得トセルヲ以テ之ニ從フヘシト云ヒ大審院ハ民事訴訟法ニ於テ原告ヲシテ口頭辯論ノ終結マテ爲替訴訟ヲ止メ通常訴訟ト爲シ得セシメタルハ畢竟原告ハ起訴ノ時ニ於テ通常手續ニ依ルト特別手續ニ依ルトヲ選擇スル自由アルヲ以テ一審繫屬中ハ特別手續ヲ變更シテ通常手續トスルモ甚シク被告ノ權利ヲ害スル恐ナキニ因ルト認メタルヲ以テナリ故ニ此規定ヲ擴張シテ第二審ニ繫

屬シタル場合ニ及ホスヲ得スト云ヒテ爭ヘリ

尙ホ爲替訴訟ハ訴訟ナルヨリ生スル結果ハ爲替訴訟ヲ提起シタル時ハ訴訟ヲ提起シタル時トスルニアリ隨テ初メ爲替訴訟ヲ提起シ後ニ變シテ通常訴訟トスルモ訴訟ハ爲替訴訟提起ノ時ニアリトシ通常訴訟トシタル時ヨリ始マルニアラス又通常訴訟ノ時ニ生シタルモノカ遡リテ爲替訴訟ノ時ニ至ルニモアラス

二 爲替訴訟ハ證書訴訟ナリ

爲替訴訟ハ證書訴訟ナリ證書訴訟ニハ請求ヲ起ス理由タル總テノ必要事實ヲ證書ニ依リテ證明セサルヘカラス訴狀ニハ證書訴訟トシテ訴フル旨ノ陳述ヲ掲ケ且ツ證書ノ原本又ハ謄本ヲ添フヘク證書ノ申出ノ如キモ證書ノ提出ヲ以テノミ之ヲ爲スコトヲ得(民訴四八四、四八五、四八七)之ヲ總テノ證書訴訟ニ共通ノ規定トシ爲替訴訟ニモ適用スルヲ以テ訴狀ニハ爲替訴訟トシテ訴フル旨ヲ掲ケ手形ノ原本又ハ謄本ヲ添フヘク書證ノ申出ハ證書ノ提出ヲ以テ爲シ攻撃及ヒ防禦ノ方法ニ關スル事實モ證書ヲ提出シテ證明セサルヘ

カラス故ニ手形ノ償還請求ヲ爲スニ當リテハ假令拒絕證書ノ作成ヲ免除セラレタル場合ナリトモ人證ヲ以テ拒絕ヲ證明スルヲ得サルナリ

證明方法ヲ證書ニ限ルコト極メテ嚴ニシテ手形債務者ノ印影ト其印鑑トヲ對照シテ或證書ノ真否ヲ決センコトヲモ申立ツルヲ得スト(證書訴訟ニハ證書ノ真否ニ關シテ證書ノミヲ以テ適法ノ證據方法ト爲シ得トスルヲ以テ印影ト印鑑ノ對照ハ爲替訴訟ニ於ケル適法ノ證據方法ト爲シ難シト判決スルコト屢ナリ民事訴訟法(四八七)ニ證書ノ真否及ヒ第四八四條ニ掲ケタル以外ノ事實ニ關シテハ證書ノミヲ以テ適法ノ證據方法ト爲スコトヲ得トセルハ稍曖昧ナレトモ讀ミテ(一)證書ノ真否(二)第四八四條ニ掲ケタル以外ノ事實ヲ證明スルニハ必ス證書ヲ要スト解スヘキナリ

手形上ノ權利者カ手形上ノ請求ト共ニ損害賠償ノ請求ヲ爲スコトアリ例ハ手形ヲ讓受クル際手形カ支拂ハレサルトキハ讓受人ハ讓渡人ニ對シテ損害賠償ヲ請求スヘシト約シ手形上ノ償還請求ヲ爲スト同時ニ損害賠償ノ請求ヲ爲スコトアリ其場合ニ二個ノ請求共ニ證書訴訟ヲ以テシ爲メニ爲替訴訟

ナル證書訴訟及ヒ損害訴訟ナル證書訴訟ヲ合一スルコトヲ得然レトモ損害賠償ノ請求事項ハ證書ノミヲ以テ證明スルハ困難ナルヲ以テ之ヲ通常訴訟ト爲スコト通常ナリ初ヨリ別個ニ爲スト一旦合同シテ後ニ分離スルトハ當事者ノ隨意ナリ分離シテ損害賠償ノ訴訟ヲ通常訴訟ト爲スコトアレハ或ハ之ヲ拋棄スルコトアリ訴ヲ取下ケ得ル時期ニ手形上ノ請求ノミヲ爲シ損害賠償ノ請求ヲ爲ササルトキハ請求ノ減縮トシ附帶請求ノ拋棄トシテ爲替訴訟ノミヲ續行ス

證書訴訟ハ廣ク一定金額ノ支拂又ハ代替物有價證券等ノ一定數量ノ給付ヲ目的トスル請求ニ許サル然レトモ一切ノ事實ハ悉ク證書ニテ證明スルヲ要スル困難アリ又證書訴訟ニ勝ツモ相手方ハ殆ト常ニ再訴ノ權利ヲ留保シ通常訴訟ヲ起シテ先キノ勝訴ヲ無益トナラシムルヲ以テ實際ニ證書訴訟ヲ爲ス者少ナク隨テ廣ク證書訴訟ヲ規定スル國少ナシ我國ニ於テモ之ヲ縮少セント論スル訴訟法學者アリ

一般ノ證書訴訟ニ付テハ然リ然レトモ手形ニアリテハ何國モ特ニ手形訴訟

ヲ規定シ證書訴訟廢止論者モ亦手形訴訟ノミハ必ス特ニ規定シテ益多ク實用ニ供スヘシト云ヘリ蓋シ手形ニ關スル事項ハ極メテ正確及ヒ迅速ヲ尊ヒ實體法其他ノ法令ノ規定モ之ニ應シテ定メラルルヲ以テ手形上ノ請求ハ證書訴訟ニテ爲スニ適スレハナリ手形ノ形式ハ一定セリ其有效無効ハ手形面ヨリ知り得ヘク他ニ何等ノ證據ヲモ要セス手形ニ記載シテ效力ヲ生スル事項ハ手形法ニ規定セリ其他ノ事項ハ手形ニ記載スルモ效力ヲ生セサルヲ以テ手形上有效ノ事項ハ手形ヲ見レハ明カナリ不而已手形上ノ請求ニ對スル抗辯ニハ限アリテ之ヲ知ルコト容易ナリ故ニ手形訴訟ハ特別訴訟トスルニ適スト言フナリ手形ノ實體法及ヒ手續法トモニ之ニ協フノミナラス裁判所構成法モ亦之ニ協フ構成法ハ休暇中ハ原則トシテ民事訴訟ヲ中止シ例外トシテ略式ニテ取扱ヒ得ル訴訟及ヒ或特別訴訟ノミヲ續行スルコトトシ何レモ急速簡易ヲ要スルモノナリ財産ノ差押住所ノ明渡、養料ノ請求、取掛リタル建築ノ繼續事件等ナリ而シテ手形ニ因ル請求、運送貨積荷ノ請求等ハ之ニ伍シ手形ニ因ル請求ヲ列舉ノ第一ニ置キタリ(日構一二八、一二九、獨構二〇四)

三 爲替訴訟ハ手形ニ因ル請求ノ訴訟ナリ

爲替訴訟ハ手形ニ因ル請求ノ訴訟ナリ民事訴訟法ニハ商法ニ規定シタル手形ニ因ル請求トスルヲ以テ此訴訟ノ範圍ハ商法ニ規定シタル手形ノ如何ナルモノナルカ及ヒ手形ニ因ル請求ノ意義如何ニ依リテ定マル

爲替訴訟ヲ爲シ得ル手形ハ商法ニ規定シタル手形タルヘシ若シ商法ト民事訴訟法ヲ同時ニ施行スレハ之ニ關シテ何等ノ疑ヲモ生セサルモ民事訴訟法ヲ施行シタル頃ノ商法ハ舊商法ニシテ手形ト小切手トヲ區別シ小切手ヲ手形トセサルモノナリ然ルニ現行商法ハ手形ヲ爲替手形約束手形及ヒ小切手トシ小切手ヲモ手形トスルヲ以テ其適用ニ疑ヲ生シ爲替訴訟法ハ爲替手形及ヒ約束手形ニノミ適用スト言フ者ト總テノ手形ニ適用スト言フ者ニ分カル或訴訟法學者ノ著書中ニハ商法ニ規定シタル手形ニ因ル請求トアルハ商法第四三四條以下ニ規定セル爲替手形及ヒ約束手形ニ因ル請求ノミヲ指シ所持人ハ此請求ノミヲ爲替訴訟トシテ主張シ得ルモノト明言シ他ノ訴訟法學者ノ著書中ニハ別ニ此點ヲ論セスシテ商法ニ規定シタル手形ニ因ル請求

ト云ヘル訴訟法ノ文字ヲ轉載スルニ止マリ其手形トハ果シテ爲替手形及ヒ約束手形ニ限ルカ或ハ小切手ヲモ合ムカヲ明言セス明言セサルハ當然民事訴訟法施行當時ノ商法ニ規定セル二種ノ手形トスル意ナルカ或ハ當然現行ノ商法ニ規定セル三種ノ手形トスル意ナルカ判然セス

訴訟法學者ノ意見ハ何レニアリトスルモ若シ特別法令ニ特別ノ規定ナシトスレハ商法ニ規定シタル手形ト言ヘハ現行商法ニ規定シタル三種ノ手形ト解スルハ至當ナリ商法ト言ヘハ效力ナキ舊商法ヲ指スニ非スシテ效力アル現行商法ヲ指スモノトシ隨テ其中ニ規定スル小切手ニモ爲替訴訟ヲ許ス主意ト解スヘキナリ若シ小切手ヲ除外スル主意ナラハ新商法ヲ規定スル際商法施行法又ハ其他ノ法令ヲ以テ之ヲ示スナラン立法論トシテ見ルモ亦小切手ヲ入ルルヲ可トス爲替手形及ヒ約束手形ノ爲メニ特ニ爲替訴訟ヲ規定スル理由ハ一層凱切ニ小切手ニ適應ス蓋シ爲替訴訟ハ手形ノ支拂ヲ簡易迅速ラシムル爲メニ生シタルニ小切手ハ他ノ手形ヨリモ一層簡易迅速ニ支拂ハナルヘキモノナレハナリ故ニ小切手ノ爲メニ現在ノ爲替訴訟法ヨリモ一層

簡易ノ手續ヲ設クル理由ハアルモ之ヨリ複雑ナル通常訴訟ニ依ラシムル理由ハナシ

爲替訴訟ハ手形ニ因ル請求ノ訴訟ナリ手形ニ關スル請求ノ訴訟ニアラス手形ニ關シテハ多クノ訴訟ヲ生スヘシ手形ノ振出ヲ約シテ振出ササル際其振出ヲ請求スレハ手形ニ關スル請求ナリ而モ手形ニ因ル請求ニ非ス此外既存ノ手形ニ關スル請求ニシテ而モ手形ニ因ル請求ニアラサルモノ多シ通常引照セラルルハ手形所持人カ手形債權ノ消滅後ニ振出人又ハ引受人ニ對シテ爲ス利益償還ノ請求ナリ訴訟法ニ手形ニ因ル請求ト云ヘルハ手形法學者ノ所謂手形上ノ請求ト稱ズルモノニ當ル兩者ノ別ヲ明カニスル爲メ其重ナル數例ヲ示サン

手形ニ因ル請求左ノ如シ

(一) 手形金額ノ支拂請求

爲替手形ニアリテハ引受人參加引受人及ヒ引受保證人ニ對スル請求ニシテ約束手形ニアリテハ振出人及ヒ振出保證人ニ對スル請求ナリ

爲替手形及ヒ小切手ノ支拂人ハ手形上ノ債務者ニアラサルヲ以テ彼ニ對シテ爲替訴訟ヲ提起スルヲ得ス

(二) 償還金額ノ償還請求

爲替手形ノ振出人裏書人約束手形ノ裏書人小切手ノ振出人裏書人及ヒ此等ノ保證人ニ對スル請求ナリ再償還請求モ亦此中ニ入ル

(三) 擔保請求

爲替手形ノ振出人裏書人引受人約束手形ノ振出人裏書人及ヒ凡テノ手形保證人ニ對スル請求ナリ擔保請求ヲ爲替訴訟ニテ爲サントスルトキハ擔保ハ代替物又ハ有價證券タルヘシ此點ニ關シテハ異論アルモ余ハ證書訴訟ノ請求ハ金額ノ支拂代替物若クハ有價證券ノ給付ヲ目的トスル請求ニ限ルトセルヨリ斯ク解ス

再擔保請求ハ狹義ノ手形上ノ請求ニ非ス請求ニ手形ヲ要セサレハナリ手形ニ關スル請求左ノ如シ

(一) 利益償還ノ請求

手形債權カ時効又ハ手續ノ欠缺ニ因リテ消滅シタル場合ニ所持人カ振出人又ハ引受人ニ對シテ爲ス請求ナリ學者ハ此請求權ハ手形法上ノ權利ナルモ手形上ノ權利ニ非スト云ヘリ

(二) 手形返還ノ請求

手形ノ引受ヲ求ムル爲メ一通ノ複本ヲ送付シタル場合ニ他ノ複本ノ所持人カ送付先ニ對シテ其返還ヲ請求スルコトヲ得此請求ハ手形其物ヲ請求スルモノニシテ手形ニ因ル請求ニアラス
之ヲ重ナル例トシ他ノモノニ關シテハ學者ニ依リ説ク所ヲ異ニスクンチエーハ獨逸法ノ下ニ爲替訴訟ヲ許スモノトシテ支拂請求、償還請求、擔保請求等ヲ舉ケ許ササルモノトシテ手形ノ引受請求、引受ノ爲メニ送付シタル手形ノ返還請求、惡意大過失ノ取得者ニ對スル引渡請求、失權處分後ノ「デボジション」請求、利益償還ノ請求等ヲ舉ケ居レリ

爲替訴訟ノ管轄裁判所

爲替訴訟ニハ通常訴訟ト等シク被告カ普通裁判籍ヲ有スル地ノ裁判所タル普

通裁判籍及ヒ手形ノ支拂地ノ裁判所タル特別裁判籍アリ(訴四九五)今普通裁判籍ニ關シテハ言フヲ要セストシ特別裁判籍ノミニ關シテ言ハン

爲替訴訟ニ於テ特ニ支拂地ノ裁判所ヲ管轄裁判所トシタルハ手形金額ハ支拂地ニ於テ請求スヘキヲ以テ支拂ハレサル場合ニ直チニ其地ニ起訴シ得セシムル爲メナリ

茲ニ支拂地ト云フハ爲替手形又ハ小切手ニ支拂地トシテ記載セルモノ、支拂地ノ記載ナキ場合ニ支拂人ノ住所地トシテ記載セルモノ、約束手形ニ支拂地トシテ記載セルモノ及ヒ支拂地ノ記載ナキ場合ニ振出地トシテ記載セルモノナリ即チ爲替手形、約束手形及ヒ小切手ノ支拂地トナルモノハ悉ク爲替訴訟ノ管轄裁判所地トナルナリ支拂地ヲ管轄地トスルハ請求ノ相手方カ爲替手形ノ引受人タルト約束手形ノ振出人タルト彼等ノ保證人タルト問ハサルハ勿論振出人裏書人等ノ如キ前者タル場合ニ於テモ亦然リ

支拂ナル文字ニハ廣狹ノ二義アリ廣意ノモノハ辨濟又ハ給付ト殆ト同シク例ハ手形ノ所持人カ引受人ニ對シテ手形金額ノ支拂ヲ請求シ支拂ハレサルトキ

ハ前者ニ對シテ償還金額ノ支拂ヲ請求ストカ前者カ償還金額ヲ支拂フタルト
 キハ更ニ自己ノ前者ニ對シテ償還金額ノ支拂ヲ請求スト言フ場合ノ如シ若シ
 訴訟法ニ於テ支拂地ト云ヘル支拂ハ此意味ナリトセハ凡テノ手形債務者カ債
 務ヲ履行スヘキ地ハ各管轄裁判所地トナルヘシ狹義ノモノハ手形法ニ支拂ト
 云ヘルモノナリ嚴格ニ手形金額ノ支拂ヲ請求スル場合ノ支拂ナリ此意義ヲ探
 ルトキハ管轄地ハ一個トナルヘシ此兩様ノ解釋中後ノモノヲ正シトス
 爲替訴訟ヲ爲ス特別裁判所ハ支拂地裁判所ノミナリ訴訟法ニハ普通裁判所ノ
 外ニ多クノ特別裁判所ヲ認メ其中ニ履行地ノ裁判所ナルモノアリ訴訟法ニ曰
 ク契約履行ノ訴ハ義務履行地ノ裁判所ニ之ヲ起スコトヲ得ト(訴一八)故ニ金銀
 ヲ或地ニテ支拂フ契約ヲ爲シ其地ニテ支拂ハサルトギハ債權者ハ其裁判所ニ
 請求シ得ルナリ此ノ如クシタルハ履行スヘキ地ニテ履行ヲ請求シ履行ヲ得サ
 ル場合ニ其地ニ於テ直チニ起訴シ得セシムルハ債權者ヲシテ契約ニヨリテ得
 ントシタルモノニ最モ近キ救済ヲ得セシメ且裁判所モ證據ノ蒐集當事者ノ召
 喚等ニ關シテ便利ヲ得レハナリ之ニ依リテ手形ノ所持人ハ其振出人裏書人等

ニ對シテ償還請求ヲ爲ス際償還義務履行地ノ裁判所ニ請求シ得ルナリ然レト
 モ此ハ通常訴訟ナリ特別裁判所ハ支拂地ノ裁判所ナリ當事者カ適法ノ爲替訴訟ヲ起ス
 爲替訴訟ノ特別裁判所ハ支拂地ノ裁判所ナリ當事者カ適法ノ爲替訴訟ヲ起ス
 トキハ支拂地裁判所ヲ管轄裁判所トスルコト論ナシ當事者カ不適法ノ爲替訴
 訟ヲ起スモ之ヲ管轄裁判所ト言フ者アリ又爲替訴訟トシテ不當ナル場合ニ
 通常訴訟ニ變更シテ支拂地ノ裁判所ヲ其儘ニ管轄裁判所トスルモ可ナリト言
 フ者アリ或判決ニ「呈示事實ニ適切ナル書類カ備ハラサルカ故ニ支拂地ノ裁判
 所ニ訴フルハ不適法ノ訴トスルモ本訴ハ通常訴訟トシテ要件ヲ完全ニ具備シ
 居ルニヨリ所持人ノ申立ニ依リ通常訴訟ノ手續ニ變更シテ審判スルハ相當ナ
 リ爲替訴訟ヲ變更スル場合ノ裁判所管轄ニ付テハ民事訴訟法中特別ノ規定ナ
 ケレハ同法第一九五條ノ規定ニ從ヒ爲替訴訟ニ依リ生シタル權利拘束ノ効果
 トシテ一タヒ定マリタル原裁判所ノ管轄ハ爲替訴訟ヲ止ムルモ之カ爲メニ變
 換ヲ來タスモノニ非スト云ヘリ
 吾人ハ先ツ此解釋ノ當否ヲ疑ヒ若シ解釋カ正シトスレハ次テ立法ノ當否ヲ疑

フ爲替訴訟タルニハ爲替訴訟トシテ要スル條件ヲ具備セサルヘカラス隨テ要件ヲ缺クトキハ其訴訟ヲ成立セシメサルナリ訴狀ニ爲替訴訟ト書クモ爲替訴訟ヲ成ササル理ナリ如何ナルモノヲ爲替訴訟ノ成立要件トスルカハ別問題トシテ一旦或事項ヲ要件トシタル以上ハ其一ヲ缺クトキハ不適法ノ爲替訴訟トシ或意味ニ於テ無キニ等シトシ管轄裁判所モ亦之ニ準シテ定メサルヘカラス若シ要件ヲ具備セサルモ爲替訴訟トシテ訴フルニ於テハ必ス支拂地ヲ管轄地トスルトキハ要件ノ不備ヲ知リナカラ管轄地ヲ支拂地ト爲サン爲メ故ラニ名ヲ爲替訴訟ニ假リテ起訴シ或ハ豫メ通常訴訟ニ變スル意ヲ有シナカラ支拂地ヲ管轄地ト爲サン爲メ故ラニ爲替訴訟ノ形式ヲ採ル者ヲ生セン故ニ訴訟法ニ於テ一旦爲替訴訟ニ依リテ權利拘束ヲ生スルトキハ最早管轄地ハ變セストスル爲替訴訟ハ爲替訴訟タル要件ヲ具備スルヲ要ストセサルヘカラス又爲替訴訟トシテ生シタル訴訟ハ通常訴訟トシテモ成立シ訴訟ハ最初ヨリ成立シタリト言フモ其規定ヨリ不適法ノ爲替訴訟ヲ爲シタル地ハ適法ナル通常訴訟ノ管轄地ト爲ルコトナシ若シ兩訴訟ノ管轄裁判所カ同一ナリトセハ通常訴訟ヲ其

儘ニ爲替訴訟ノ裁判所ニ繫屬セシメテ可ナランモ管轄裁判所ハ異ナルヲ以テ不適法ノ爲替訴訟ノ起訴地ヲ其儘ニ通常訴訟ノ裁判所トスヘカラス之ヲ正確ナル理論トス然レトモ便宜論ヨリシテ一旦繫屬シタル裁判所ヲ變更スルトキハ種々ノ不便ヲ生スルヲ以テ爲替訴訟トシテ要スル或條件ヲ具備スレハ他ノ條件ヲ缺クモ通常訴訟トシテ同一裁判所ニ繫屬セシメ或ハ爲替訴訟ノ要件ヲ毫モ具備セサルモ最初ノ裁判所ヲシテ管轄セシムト言ハハ深ク論セサルヘシ

通常訴訟ノ管轄裁判所

手形權利者カ通常訴訟ヲ爲サントスル場合ニハ被告住所地ノ裁判所ニ起訴スルモノ可ナレハ契約履行地ノ裁判所ニ起訴スルモノ可ナリ契約履行地ノ裁判所ハ契約義務ノ履行ニ關スル裁判所ナルヲ以テ手形債務ニ關シテ契約說ヲ採ルトキハ此裁判所ニ管轄權アルコト明カナリ然レトモ若シ手形學說ニ於テ手形債務ハ契約ヨリ生スルモノニ非ストノ說ヲ採ルトキハ手形債務ノ履行地ノ裁判所ニハ管轄權ナシト言フカ有リトスルモ別ノ理由ヲ以テ其存在ヲ説カサルヘ

カラス或裁判所ハ曾テ善意取得説ヲ採リテ履行地ノ裁判所ニハ手形債務ノ訴訟ニ付キ管轄權ナシトシ「手形債務ハ我商法ノ規定上契約ニ因リテ發生スルモノニ非スシテ非契約即チ債務者ノ署名行爲ト債權者ノ手形ノ善意取得トニヨリテ發生スルコトハ明確ナルヲ以テ手形ニ關スル訴訟ニ付テハ訴訟法第一八條ヲ適用スルコトヲ得ス」ト云ヘリ吾人ハ手形債務ハ我商法ノ規定上契約ニ因リテ發生ストシ履行地ノ裁判所ヲ管轄裁判所トスル者ナリ立法論トシテ言フモ手形債務ノ履行地ノ裁判所ヲ管轄裁判所トスルハ可ナリ普通ノ債務ニアリテモ履行地ニ起訴シテ迅速ニ救済ヲ得セシムトセハ手形債務ニアリテハ一層然カスヘキ理由アリ

履行地ヲ管轄地トスルハ支拂義務及ヒ償還義務ニ關シテ同一ナリ手形所持人カ爲替訴訟ヲ爲ストキハ支拂地裁判所ヲ管轄裁判所トスルハ法ノ明文ニ示ス所ナリ通常訴訟ヲ爲ス場合ニ於テハ支拂地ヲ契約ノ履行地トシテ管轄地トスルナリ立法論トシテモ亦此ノ如クスルヲ可トス既ニ爲替訴訟トシテハ支拂地ヲ管轄地トシ又多クノ普通債務ニモ履行地ヲ管轄地トスルモノトセハ手形債

務ニアリテ履行地ヲ管轄地トスヘキハ當然ナリ償還義務ニ關シテハ義務ノ履行地ハ償還義務者ノ住所地ナルヲ以テ如何ナル手形學説ヲ採ルモ此地ハ管轄地トナルナリ

共同訴訟ノ管轄裁判所

爲替訴訟ニ於テ數人ノ手形義務者ヲ被告トスル場合ニハ其管轄裁判所ハ支拂地ノ裁判所又ハ各被告地ノ裁判所ナリ(訴二五、四九五)

支拂地ノ裁判所ハ一アルノミ手形義務者ハ幾人アルモ手形義務者中ノ支拂義務者ハ幾人アルモ支拂地ハ一個ナルヲ以テ支拂地裁判所ハ一個ナリ然レトモ被告ノ住所地ハ多クアリ故ニ多クノ住所地裁判所ヲ生ス訴訟法ニテ數人ヲ共同ニ訴フル場合ニハ各被告地ノ裁判所ヲ管轄裁判所トシタレハナリ故ニ甲乙丙ナル引受人カ異地ニ住スル際ニハ甲乙丙ノ裁判所ハ何レモ管轄所ナリ又甲ナル引受人乙ナル振出人丙ナル裏書人ヲ共同ニ訴フル場合ニモ甲乙丙地ノ裁判所ハ何レモ管轄所ナリ此ノ如クシタルハ數人ノ手形義務者アル場合ニ裁判地ニ關シテ義務者間ニ優劣ヲ附シ難キト所持人ヲシテ數個ノ裁判所中最モ便

利ナルモノヲ選擇シ得セシム爲メナリ

起訴審理及ヒ判決

爲替訴訟ヲ起スニ當リ最先ニ爲スヘキコトハ訴狀及ヒ手形ノ呈出ナリ此場合ニ相手方ヲ表示スルニハ其氏名ヲ記載セサルヘカラス手形ヲ振出スニハ支拂人受取人及ヒ振出人ノ商號ヲ記載スルヲ得ヘク裏書ニモ商號ヲ記載シ得ルモ爲替訴訟ヲ起ス際ニハ必ス氏名ヲ記載セサルヘカラス是レ氏名ハ自然人ヲ表示スル本來ノ方法ニシテ諸般ノ事氏名ヲ以テ定マリ書類ノ送達裁判ノ執行等ニ關シテ最モ便利ナレハナリ會社ハ商號ヨリ外ニナキヲ以テ商號ヲ用キシメ其他ノ法人ニモ氏名ナキヲ以テ固有ノ名稱ヲ用キシム此等ノ點ニ於テ爲替訴訟ト通常訴訟トノ間ニ異ナル所ナシ氏名ノ外ニ身分職業住所等ヲ記載セシムヘキカ否カニ關シテモ爲替訴訟ト通常訴訟ノ間ニ異ナル處ナシ

爲替訴訟カ適當ノ方式ヲ備フルトキハ裁判所ハ直チニ口頭辯論ノ期日ヲ定ム直チニトハ即時トノ意味ニシテ極メテ迅速ナリ口頭辯論ノ期日ト訴訟送達ノ間ニハ二十四時間アレハ足ルトシ通常訴訟ニ於テ此期間ヲ少ナクトモ二十日

間トシ外國ニ於テ送達ヲ施行スヘキトキハ裁判官相當ノ時間ヲ定ムトセルニ比シ極メテ短少ナリ或訴訟法學者ハ右ノ時間ヲモ尙ホ短縮スヘシ又判官ハ短縮シ得ル範圍内ニ於テ十分之ヲ短縮スヘシト云ヘリ(民訴四九六、一九四)

審理ノ手續ハ一般ノ證書訴訟ノ手續ト等シ例ハ妨訴ノ抗辯ヲ爲シテ本案ノ辯論ヲ拒ムコトヲ得ス反訴ヲ爲スヲ得ス人證鑑定等ヲ證據方法ト爲シ得ストスル等ナリ

判決モ亦一般ノ證書訴訟ニ於ケルト等シ訴狀ニ爲替訴訟トシテ訴フル旨ヲ記載セサルトキ手形ノ原本又ハ謄本ヲ訴狀ニ添附セサルトキ請求ヲ起ス理由ニ付キ完全ニ書證ノ申出ヲ爲ササル等ノ場合ニハ形式ノ非ナルモノトシテ訴ヲ却下シ又請求自體ニ理由ナキトキ被告ニ請求ノ不當ヲ立證セラレタルトキ請求ヲ拋棄シタルトキ口頭辯論期日ニ闕席シタルトキ等ノ場合ニハ實體ノ非ナルモノトシテ敗訴ヲ言渡スナリ

爲替訴訟ノ判決ヲ終局判決及ヒ假定判決ニ二分スルコトヲ得終局判決トハ最早判決ヲ終局シ此上ニ争フハ故障又ハ上訴ニ依ルヨリ外ナキモノナリ訴ヲ不

適法トシテ棄却スルモノ、請求ノ理由ナシトシテ棄却スルモノ、認諾ニ基ツク判決、缺席判決等ナリ。假定判決トハ被告ヲシテ通常訴訟ニテ争ヒ得セシムル權利ヲ留保スルモノニシテ被告ハ爲替訴訟ニ敗ルルモ上訴ニ先チ尙ホ他ノ方法ニテ争ヒ得ル餘地アルモノナリ。被告カ請求ヲ争ヒタルニ拘ハラヌ言渡ス判決ニシテ判決中ニ此權利ノ留保ヲ掲ク是レ被告カ實體ニ於テ十分勝理ヲ有スルニ書證ノ不十分ナル爲メ敗訴スルヲ遺憾トシテ與ヘタル救済ナリ。被告ハ此權利ヲ行使シテ通常訴訟ヲ提起スルコトヲ得而シテ通常訴訟ヲ提起シテ其判決ニ至ルマテ爲替訴訟ノ判決ノ執行ヲ停止スルコトヲ得ルナリ。停止ヲ得ントスルニハ必ス故障ノ申立又ハ上訴ヲ爲スヘキモノトシ被告カ直チニ通常訴訟ヲ提起スルモ未タ以テ當然爲替訴訟ノ判決執行ヲ停止スルニ足ラス。假執行ノ宣言ヲ附シタル判決ノ執行停止ハ故障又ハ上訴ノ生スル場合ニ限りテ生ストスレハナリ(訴五一二)。此外ニ執行ヲ停止スル途ハ若シ通常訴訟ノ判決確定前ニ爲替訴訟ノ判決ヲ執行スルトキハ被告ハ回復シ得サル損害ヲ受クヘキコトヲ説明スルニアルノミ。

法律ハ此ノ如クニシテ手形ノ爲メニ迅速簡易ナル手續ヲ設ケタリ。然レトモ被告カ手形ヲ否認スルトキハ訴訟ハ通常訴訟ト爲ルハ已ムヲ得サルヘシ。被告ハ之ヲ知リテ屢手形ヲ否認シ以テ假執行ヲ免レントスルハ慨スヘキコトナリ。隨テ之ヲ匡正スル爲メ手形訴訟ハ必ス職權ニ因リテ假執行ヲ附スヘキモノトスヘシト論スル者アルニ至レリ。

第八節 手形國際私法

手形行爲ニシテ悉ク日本ニ於テ爲サレ且ツ悉ク日本法ニ從フトセハ法律ノ適用ハ簡單ナルモ日本ニ於テ爲サレナカラ日本法ニ從ハサルモノアリ外國ニ於テ爲サレナカラ日本法ニ從フモノアリ隨テ手形行爲ニ關スル多クノ國際私法問題ヲ生ス

外國ノ手形法ニハ多ク之ニ關スル事項ヲ規定ス獨逸手形法ハ第八四條乃至第八六條ニ英國手形法ハ第二四條及ヒ第七二條ニ瑞西債務法ハ第八二二條乃至第八二四條ニ規定スル如シ我國ハ商法中ニ之ヲ置カスシテ商法施行法第一二五條及ヒ第一二六條ニ規定シタリ

手形行爲ノ成立

手形行爲ノ中ニハ內國ニ於テ爲スモノアリ外國ニ於テ爲スモノアリ
內國ニ於テ爲シタル手形行爲ノ要件ハ行爲地ノ法律ニ依ル手形ノ振出、裏書、引受等一切ノ行爲カ內國人間ニ爲サレタルト内外人間又ハ外國人間ニ爲サレタ

ルトヲ問ハス悉ク內國法ヲ適用スルヲ原則トスルナリ

外國ニ於テ爲シタル手形行爲ノ要件モ亦行爲地ノ法律ニ依ル(商施一二五)手形行爲ニハ振出、裏書、引受、保證等アルモ振出ノミヲ例トセン

手形ヲ振出スニハ要件ヲ記載シテ之ヲ受取人ニ交付スルヲ要スルニ其要件ハ國ニ依リテ異ナレリ我國ハ原因文句、指圖文句等ヲ要件トセサルニ佛國ハ之ヲ要件トシ我ハ委託文句ヲ要件中ニ列舉セルニ獨逸ハ之ヲ列舉セス又我ニハ爲替手形文句ヲ要件トセルニ獨逸ハ手形文句ヲ要件トスル如シ此場合ニ我國法ヲ適用スレハ佛法ニ依リテ振出シタル手形ノ或モノハ多數ノ蛇足アルモノトナリ或モノハ無効トナリ又獨法ニ依リテ振出シタル手形ハ委託文句又ハ爲替手形文句ナキ爲メ無効トナルナリ若シ此ノ如クスルトキハ手形ヲ振出スニ先チ當事者ハ諸國ノ法律ヲ調査スルヲ要シ其他多クノ不便アルヲ以テ手形行爲ノ要件ハ行爲地法ニ依ラシメタリ故ニ獨逸ニ於テ振出シタル手形ハ爲替手形文句ナクトモ我國ニテハ有效ナリ其代ハリ佛國ニテ振出シタル手形ハ指圖文句ナキトキハ我國ニテ無効ナリ行爲地法主義ノ主趣トスル處ハ當事者ヲシテ

安心シテ手形ヲ振出シ又之ヲ流通セシメ手形ニ關スル爭ヲ未發ニ防キ成ルヘク當事者ノ意思ニ協ハシメ無効ノ手形ヲ少ナクスルニアリ

手形ノ裏書ノ要件ニ付キテモ亦行爲地法ニ從フ故ニ日本ニテ振出シ外國ニテ裏書シ更ニ日本ニテ裏書シタル手形ノ支拂ヲ日本ニテ請求スル際外國ニ於テ爲シタル裏書カ日本法ニ從ヘハ無効トナル場合ニモ其外國法ニテ有效ナル時ハ之ヲ有效トス英國モ我國ト同主義ナリ曾テ英國ニテ英國ノ銀行ヲ支拂人トシテ振出シタル小切手ヲ埃太利ニテ詐欺裏書シ後ニ英國ニテ正當ニ英國人ニ裏書シタル事實ニ基キ裏書ノ連續ニ關スル問題ヲ生シタル際判決シテ英法ニテハ詐欺裏書ハ無効ナレトモ埃國法ニテハ有效ナルヲ以テ裏書ノ連續アリト云ヒタリ

手形行爲ノ要件ハ行爲地法ニ依リテ決スルヲ原則トシ之ニ對シテ特例及ヒ例外アリ左ノ如シ

一 外國ニ於テ爲シタル手形行爲カ日本法ニ定メタル要件ヲ具備スルトキハ外國法ニ依レハ要件ヲ具備セサルトキト雖モ爾後日本ニ於テ爲シタル手形

行爲ヲ有效トス

例ハ日本人カ佛國ニ於テ指圖文句ナキ手形ヲ振出シタリトセンニ日本法ニ從ヘハ要件ヲ具備スルモ佛國法ニ依レハ要件ヲ具備セサルヲ以テ其手形ハ無効ナリ而シテ無効ノモノヲ裏書スルモ其裏書ハ無効ナルヘキ理ナリ然レトモ之ヲ日本ニテ裏書スルトキハ其裏書ヲ有效トスルナリ恰モ日本ニテ形式ノ完全ナルモノニ署名スルトキハ振出ノ有效無効ヲ問ハス其署名者ヲシテ手形上ノ責任ヲ負ハシムルニ等シ外國ニ於テ爲シタル振出行爲ヲ有效トスルニ非ス隨テ本例ハ原則ノ例外ニハ非スシテ寧ローノ特例ナリ

右ノ場合ニ外國ニ於テ爲シタル手形行爲ヲ基本行爲ト稱ス基本行爲カ行爲地ニ於テ有效ナルトキハ日本ニ於テモ有効ナリ行爲地ニ於テ無効ナルトキハ日本ニ於テモ無効ナリ我法律ハ手形行爲ノ要件ハ行爲地法ニ依ルトシ或ナリ決シテ行爲地ニ於ケル無効ノ行爲ヲ日本ニテ有效トスルニ非ス

基本行爲ノ最モ重ナルモノハ振出ナリ振出ノ要件ハ手形文句金額振出人ノ

署名、指圖文句(佛國)等ナリ或手形ニ之ヲ缺キテ外國法ニ依レハ有效ノ振出トナラサル場合タリトモ日本法ニ依レハ完全ナルトキハ爾後日本ニテ爲ス手形行爲即チ裏書保證等ヲ有效トスルナリ次テ重ナルハ裏書ナリ記名裏書ノ要件ハ被裏書人ノ氏名裏書ノ年月日裏書人ノ署名及ヒ指圖文句(佛國)ナリ或裏書ニ之ヲ缺キテ外國法ニ依レハ記名裏書トナラサル場合タリトモ日本法ニ依レハ完全ナルトキハ爾後日本ニテ之ニ基キテ爲ス手形行爲ヲ有效トスルナリ其他ノ行爲ニ關シテ言フモ亦同シ商法施行法ハ廣ク凡テノ場合ヲ包含セシメント欲シテ手形振出ノ要件又ハ手形上ノ要件トセシテ手形行爲ノ要件ハ行爲地法ニ依ルト云ヒ又外國ニ於テ爲シタル手形行爲カ日本法ニ定メタル要件ヲ具備スルトキハト云ヘリ故ニ我國ノ基本行爲ハ獨逸人ノ所謂基本手形アンブレウゼンヨリ稍廣シ

二 日本人カ日本人ニ對シテ爲シタル手形行爲カ日本法ニ定メタル要件ヲ具備スルトキハ外國法ニ依レハ要件ヲ具備セサルトキト雖モ之ヲ有效トス外國ニ於テ爲シタル行爲自身ヲモ有效トシ決シテ此基本行爲ノ後ニ日本ニ於

テ爲シタル行爲ノミニ止マラス故ニ之ヲ日本人カ外國ニ於テ日本人ニ對シテ爲シタル手形行爲カ日本法ニ定メタル要件ヲ具備スルトキハ外國法ニ依レハ要件ヲ具備セサルトキト雖モ爾後日本ニ於テ爲シタル手形行爲ハ有効トスト解スヘカラス

此規定ハ外國ニ於テ爲シタル手形行爲ノ要件ハ行爲地法ニ依ルトスル原則ノ例外ナリ之ヲ設ケタルハ成ルヘク多クノ手形行爲ヲ成立セシメントスル國家的及ヒ經濟的ノ理由ニ出ツ之ニ依リ外國ニ於ケル行爲ニシテ外國法ニ依レハ無効トナルモノモ日本法ニ依レハ有効ナルモノハ之ヲ有効トスルナリ例ハ佛國ニ於テ日本人間ニ手形ヲ振出シ指圖文句ヲ入レザリシ場合ニハ佛國法ニテハ無効ナルモ日本法ニテ有効ナル故ニ之ヲ有効トスル如シ素ヨリ外國法ニテ有効ナルモノハ其儘ニ常ニ有効トシ日本法ノ如何ニ關セス例ハ獨逸ニ於テ日本人間ニ手形ヲ振出シ特別ノ委託文句ヲ入レサルモ獨逸法ニテハ其手形ヲ有効トスルヲ以テ日本ニテモ之ヲ有効トスル如シ茲ニ日本人カ日本人ニ對シテ爲シタル手形行爲ト言フハ日本人間ニ爲ス行爲ト言フ

ヨリモ稍廣キ感アルモ解釋ニ依リテ同範圍ト爲スコトヲ得
 此例外ハ之ヲ日本人間ニ限り日本人外國人間若クハ外國人間ニハ及ボサス
 行爲地法ニ依ラシムルハ世界ノ通則ナリ之ニ例外ヲ設クルハ極メテ必要ノ
 場合ナルヘシ日本人間ナレハコソ日本法ヲ適用シテ有效トスル必要アルモ
 外國人ニハ之ヲ適用スル必要ナシ

内國ニ於テ爲シタル手形行爲ノ要件ハ内國法ニ依リ外國ニ於テ爲シタル手形
 行爲ノ要件ハ外國法ニ依ルヲ原則トシ當事者ハ特別ノ意思表示ヲ以テ之ニ異
 ナル定ヲ爲スコトヲ得ルヤ例ハ日本ニ於テ手形ヲ振出シナカラ清國法ニ依リ
 テ成立要件ヲ定メ或ハ英國ニ於テ裏書シナカラ日本法ニヨリテ其有效無效ヲ
 決セントスルコトヲ得ルヤ之ニ對シテ兩説ヲ生ス

一ノ説ハ當事者ハ之ニ異ナル定ヲ爲スコトヲ得ト云ヘリ曰ク法例第八條ハ行
 爲地法ニ依リタル方式ノ有效ナルコトヲ認ムルモ法律行爲ノ方式ハ其行爲ノ
 效力ヲ定ムル法律ニ依ルヲ以テ原則トシ法例第七條ハ法律行爲ノ成立及ヒ效
 力ニ付テハ當事者ノ意思ニ從ヒテ其準據法ヲ定メ當事者ノ意思不明ナルトキ

ハ行爲地法ニ依ルヘキモノト推定スルナリ既ニ當事者ノ意思ニ從ヒ行爲地法
 ニ依ラサル手形行爲ノ有效ナルコトヲ認ムル以上ハ斯ル準據法ハ行爲地法ノ
 例外ニ非スシテ之ニ對スル第一ノ原則ナリ隨テ日本人カ外國ニ於テ爲シタル
 手形行爲ニ付キ商法施行法ニ設クル如キ例外ヲ認メサルヘカラス又商法施行
 法ハ外國人カ我國ニ於テ外國人ニ對シ發行スル手形ニ付テモ内國人カ外國人
 ニ對シテ發行スル手形ニ付テモ行爲地法ノ原則ヲ絕對ニ適用スルモノニ非ス
 パールハ手形行爲ノ方式ハ場所ハ行爲ヲ支配ストノ原則ニ依ルヘキモノノ如
 キモ此原則ハ任意的意義ヲ有スルニ過キスト云ヒダイシーハ手形契約ヨリ生
 スル權利義務ノ如何ハ契約ノ準據法即チ當事者自ラ之ニ從フヘキ意思ヲ有シ
 タリト推定スヘキ法律ニ依リテ之ヲ定ムト云ヘリ
 之ニ對シ他ノ説ハ當事者ハ之ニ異ナル定ヲ爲スコトヲ得スト云ヘリ曰ク法例
 ト商法施行法トノ關係ニ於テハ商法施行法ヲ先キニシ外國ニ於テ爲シタル手
 形行爲ノ要件ハ行爲地法ニ依ラシメ之ニ異ナル意思表示ヲ認メス内國ニ於テ
 爲シタル手形行爲ノ要件ニ付テモ行爲地法ニ據ラシメ之ニ異ナル意思表示ヲ

認めス前者ニハ明文アルヲ以テ其儘ニ法律ヲ適用シ後者ニハ明文ナキモ法ノ精神ヨリ之ヲ推解シ同シク行爲地法即チ日本法ニ據ラシメ其行爲者及ヒ相手方ノ日本人タルト外國人タルトヲ問ハサルナリ我法例ハ法律行爲ノ成立及ヒ效力ニ付テハ先ツ當事者ノ意思ニ從ヒテ其準據法ヲ定メ當事者ノ意思不明ナルトキハ行爲地法ニ據ラシムトスルモ法律行爲ノ性質カ此順序ニ據ルコトヲ許ササルトキハ如何トモスルヲ得ス手形行爲ノ如キハ當事者ノ隨意ニ其適用法ヲ定ムルヲ得サルモノナリ故ニ當事者ノ意思如何ニ關セス手形行爲ニ付キテハ行爲地法ニ據ラシム尙ホ手形上ノ權利ヲ行使スル方式ハ行爲地法ニ據ルト云ヘル規定ハ當事者ノ意思ニテ變更シ得サルハ明カナリトシ之ヲ變シ得ストセハ同一ノ狀況ニアル行爲ノ要件ニ關スル規定ヲモ當事者ノ意思ニテ變更シ得スト解セサルヘカラスト云ヘリ

外國ニ於テ手形上ノ權利ヲ行使又ハ保全スル爲メニ爲ス行爲ノ方式ハ行爲地ノ法律ニ依ル(商施一二六)行使又ハ保全ノ方式トハ支拂ヲ請求スル爲メ手形ヲ呈示スルコト償還ヲ請求スル爲メ拒絶證書ヲ作成スルコト等ナリ行爲ノ方式

ニ關シテハ行爲地法ニ依ルハ一般ノ行爲ト同一ナリ故ニ英國ニテ手形ノ償還請求ヲ爲スニハ英國ニテ認ムル簡單ナル方式ヲ以テ足り又獨逸ニテ支拂請求ヲ爲スニハ郵便局ヲ以テスルモ可ナリ

行爲ノ方式ハ行爲地法ニ依ルトノ定ニ對シテハ例外ナシ故ニ外國ニ於テ爲シタル方式ハ日本法ニ協ハン場合ニモ其外國ノ方式ニ協ハサルトキハ無効トナリ日本人カ外國ニ於テ日本人ニ對シテ爲シタル方式ハ日本法ニ協ハンモ其外國ノ法律ニ協ハサルトキハ同シク之ヲ無効トス即チ行爲ノ要件ニ關シテハ寬大ナルモ行爲ノ方式ニ關シテハ嚴ナリ是レ方式ハ専ラ外觀ニ屬シ外觀ニ關スル事ハ行爲地ノ法令慣習ニ從ハシムルハ至當ナレハナリ

手形行爲ノ效力

手形行爲ノ效力ハ如何ナル國法ニ據リテ定マルカニ關シ數説アリ

甲 振出地主義 手形行爲ノ效力ハ手形成立地ノ法律ニ從フ此ノ如クスルハ理ノ當然ニシテ之ニ依リ利害關係人ヲシテ容易ニ其適用法ヲ調査スルヲ得セシムト云ヘリ之ヲ絶對振出地主義ト稱シ此理由ヲ貫クトキハ手形ニハ振

出地ヲ記載セシメサル可ラス此說ヲ採ル者少ナシ

絶對振出地主義ニ對シバールハ推定振出地主義ヲ主張シ總テノ當事者ハ振出地法ニ依ル意思ヲ有スルモノト推測スルハ至當ナリ又裏書ノ内容ヨリシテ裏書カ振出地外ニテ爲サレタルコト明カナラサルトキハ振出地法ニ依ル意思ナリト推測スヘク償還義務ノ内容モ振出地法ニ依リテ定マルト推定スヘシ一般ニ手形ノ裏書ノ效力ハ振出地法ニヨリテ定マルヲ原則トシ若シ裏書カ他ノ地ニ於テ爲サレタルコト明カナルトキハ其地ノ法律ヲ適用スルノミト云ヘリ

乙 支拂地主義 手形ニ尊フ所ハ金錢ノ支拂ヲ受クルニアリ故ニ總テノ手形ニ支拂地ヲ記載セシムルナリ然ラハ手形ノ效力ヲ定ムルニ付キテモ亦支拂地ノ法ニ依ラシムルハ當然ナリト云ヘリホフマン、ハルトマン、ゾイフェルト等之ヲ唱ヘ就中ハルトマンハ手形ハ抽象的有價證券ニシテ一定ノ履行地ヲ有セサルカ故ニ引受人カ支拂ヲ爲ス爲メ支拂地ナル一定ノ地ヲ設クルナリ故ニ支拂地ノ國法ヲ標準トスヘシト云ヒゾイフェルトハ手形ノ所持人ハ裏

書人ニ對シテモ權利ヲ有ス而シテ裏書ハ支拂ヲ擔保スルモノニシテ支拂義務ト一貫ス隨テ支拂ト同一國ノ法律ニ從ハシメサル可ラスト云ヘリ

丙 履行地主義 手形行爲ノ效力ハ債務ヲ履行スヘキ地ノ法ニ依リテ決スヘシ引受ノ效力ハ引受人カ支拂ヲ爲スヘキ地ノ法ニ依リ振出裏書ノ效力ハ前者カ償還ヲ爲スヘキ地ノ法ニ依リテ定ムヘシト云ヒゴールドシユミット之ニ屬スレーマンハ少シク之ヲ變シ爲替手形ノ引受人及ヒ振出人約束手形ノ振出人ノ義務ハ支拂地法ニ依リ爲替手形ノ振出人以外ノ總テノ償還義務者ノ義務ハ償還ヲ爲スヘキ地ノ法ニ依リテ定ムト云ヘリ而シテ償還義務者中爲替手形ノ振出人ニハ支拂地主義ヲ交ヘタル理由トシテ振出人カ支拂地ヲ記載スルハ其地ヲ履行地ト爲スノ意思アリト見レハナリト云ベリハーパーズチツヒハ瑞西債務法ノ下ニ履行地主義ヲ採リ手形債務ノ效力ハ履行地法ニ依リテ定ムルヲ當然トスト云ヒナカラ例說スルニ當リテ振出人ノ債務ニ付テハ振出地ノ法ニ依リ裏書人ノ債務ニ付テハ裏書交付地ノ法ニ依リ引受人ノ債務ニ付テハ支拂地ノ法ニ依ルト云ヒテ矛盾セリ

履行地主義ノ理由トスル所ハ債務ノ終局ノ目的ハ履行ニアリ當事者ハ履行ニ重キヲ置キ履行地法ニ依ル意思アルヲ以テ之ヲ推測スト云フニアリ一理アレトモ當事者ハ行爲地法ヲ知レル程ニ履行地法ヲ知ラス知ラサル法ニ依ル意思アリト推測スルヨリモ知レル法ニ依ル意思アリト推測スルハ至當ナリ故ニ意思推測ノ點ヨリ言フトキハ此主義ヨリモ行爲地主義ノ方可ナリ故ニ深ク意思ノ推測ニ入ラスシテ唯債務ノ當事者ハ債務ノ履行ニ重キヲ置クヲ以テ履行地法ニ依ラシメ又債務關係ハ履行地法ニテ決スルハ裁判所及ヒ總テノ利害關係人ニ利益ナリト言フニ止ムヘシ

丁 住所地主義 手形行爲ノ効力ハ債務者ノ住所地法ニ依リテ定ムト言フナリ然レトモ今ヤ純然タル住所地主義ヲ唱フル者ナク必ス履行地主義ト混合セリ純然タル住所地主義ハ債務ノ履行地ノ如何ニ拘ハラス行爲ノ効力ハ必ス債務者ノ住所地法ニ依リテ決スヘシト言フモノナリ然レトモ此主張ニハ十分ノ理ナシ又若シ住所地ハ通常債務ノ履行地ナルカ故ニ住所地法ニ依ラシムト言ハハ是レ履行地主義ナリ若シ住所地ハ通常履行地ナルヲ以テ住所

地法ニ依ラシメ或場合ニハ履行地ニ非サルモ住所地法ニ依ラシムトスルトキハ住所地主義及ヒ履行地主義ノ混合トナル

戊 行爲地主義 手形行爲ノ効力ハ行爲地法ニ依リテ定ムヘシ行爲地法ニ依リテ定ムルトキハ當事者ノ意思ニモ協ハント言フナリベンダーハ一八二八年ニ獨逸手形法ノ原理ト題スル書ニ於テ既ニ之ヲ述ヘ當事者ノ意思ヲ重ニスルハ取引ヲ盛ニスル所以ナリ此場合ニ外國法ニ依ルハ外國法ヲ重ニスルニ非スシテ當事者ノ意思ヲ重ニスルナリ當事者ノ契約ニ依リテ裁判スルモノナリト云ヒ又一八四〇年ノ瓦敦堡ノ商法草案ニモ行爲地法ヲ採ルヘキ理由ヲ述ヘ之ヲ採ルハ當事者ノ意思ヲ重ニスル主意ナリト云ヘリ我國法モ行爲地主義ヲ採リ多數ノ國法モ亦然リ國際法協會ノ決議ニハ手形ノ裏書引受保證ノ成立及ヒ効力ハ各行爲地法ニ依ルトシ和蘭ノアツサーハ其國際私法ニ於テ手形債務ノ効力ハ行爲地法ニ依リテ定ムヘシト云ヘリ行爲地主義ニ依ルトキハ或手形カ日本ニ於テ振出サレタルトキハ振出ノ効力ハ日本法ニ從ヒ英國ニ於テ裏書セラレタルトキハ裏書ノ効力ハ英國法ニ從ヒ又佛國ニ

テ引受ケラレタルトキハ引受ノ効力ハ佛國法ニ從ヒテ決スルナリ之カ爲メ
同一ノ手形ノ行爲ニ種々ノ法律ヲ適用スヘク時トシテ煩雜ヲ來タスコトア
ランモ苟モ各手形行爲ハ獨立ナリトスル以上ハ之ニ別異ノ法ヲ適用スルハ
已ムヲ得サルナリ

同シク行爲地主義ナルモ其理由ヲ異ニスルモノアリ

吾人ハ行爲地主義ヲ採ルモノナリ而シテ此主義中任意行爲地主義ト稱シ當事
者ハ之ニ異ナルコトヲ定ムルヲ得トスルモノアリ之ニ對シ絕對行爲地主義ア
リテ手形行爲ノ効力ハ必ス行爲地法ニ依ラシメ毫モ當事者ノ意思ヲ容レスト
云ヘリ曰ク手形行爲ノ効力ハ行爲地法ニ依ラサルヘカラス法例ハ當事者ノ意
思カ明カナルトキハ其意思ニ從ハシメ必スシモ常ニ行爲地法ニ依ラシムルニ
アラサルモ手形ニアリテハ當事者ハ其意思ヲ手形ニ明示シ得サルヲ以テ勢ヒ
悉ク行爲地法ニ依ルコトトナルト云ヘリ非ナリ手形法ニハ手形行爲ノ効力ヲ
定ムル準據法ヲ規定セサルヲ以テ悉ク法例ニ依リテ決スヘク而シテ法例ハ任
意行爲地主義ナルヲ以テ手形行爲ニモ之ヲ適用スルナリ手形ノ要件及ヒ方式

ニ關シテハ商法施行法ニ特別規定アルヲ以テ已ムヲ得サルモ効力ニ關シテハ
特別規定ナキカ故ニ當事者ノ任意トシテ可ナリ

此外ニ形式的行爲地主義ナルモノアリ即チ手形行爲ノ効力ニ關シテ行爲地法
ヲ採ルハ其形式ニ關シテ行爲地法ヲ採ル結果ナリト言フモノナリ填國法學者
グーネシユハ手形行爲ノ効力ニ關シテハ形式ノ準據法ト同一ノモノヲ採ルヲ
適當トス外國ニ於テ振出裏書等ノ行爲ヲ爲ストキハ行爲ノ形式ハ外國法ニ依
ルト同時ニ効力モ亦其外國法ニ從ヒテ決シ外國ニ於テ内國人ニ對シ振出シタ
ル手形又ハ外國ニ於テ内國人間ニ爲シタル手形行爲ノ形式ハ内國法ニ從フヲ
以テ其効力モ亦内國法ニ從ハシムヘシト云ヘリ此說ハ手形ノ形式證券タル性
質ヲ重視シ手形ハ嚴格ナル形式證券ナルヲ以テ形式ニ重キヲ置クヘク若シ形
式ニ關シテ行爲地法ニ從フモノトセハ効力ニ關シテモ亦之ニ從ハシムヘシト
言フモノナリ或學者ハ我國法ハ此說ナリトシ商法施行法ニハ要件及ヒ方式ニ
關シテ規定スルニ止マルモ効力ニ關シテモ同一ニ解セサル可ラス實ハ効力ノ
事モ規定中ニ存スト云ヘリ誤レリ要件方式効力等ハ各別事ナリ而シテ商法施

行法ニハ其中ノ要件及ヒ方式ヲ規定スルニ止マリ效力及ヒ能力ニ及ハス故ニ此等ノモノハ法例ニ從ヒテ定ムト解セサルヘカラス

手形ニハ行爲地ヲ記載セサル場合多シ爲替手形ニハ振出地ヲ記載スルヲ要セス裏書其他ノ行爲ニモ行爲地ヲ記載スルヲ要セス故ニ之ヲ知ルニハ手形以外ノ事項ヲ調査セサル可ラス茲ニ行爲地ト言フハ實際ニ行爲ヲ爲シタル地ナリ行爲地法トハ行爲ヲ爲シタル地ノ法ナリ手形ニ記載シタル地カ實際ノ行爲地ト異ナル場合ニハ實際ノ行爲地法ニ依ラシム然レトモ當事者カ記載地ノ法ニ依ル意思ヲ表示シタリト見ルヲ得ル場合ニハ記載地法ニ依ラシム是レ行爲地法ヲ適用スルニ非スシテ任意法ヲ適用スルナリ或學者ハ此場合ニハ必ス手形ノ記載地ヲ行爲地トシテ記載地ノ法ニ依ラシムト云ヘリ即チ記載地主義ナリ記載地ト行爲地トカ符合スルトキハ兩主義歸一スルモ兩地ハ必スシモ常ニ符合スルニ非サルヲ以テ行爲地主義ノ外ニ記載地主義ナルモノヲ生スルナリス

タウブハ大體ニ於テハ眞ノ行爲地法ヲ探ルモ當事者カ眞ノ行爲地ヲ知ラサルトキハ記載地ヲ行爲地ト看做シテ第三者ヲ保護スト云ヒテ折衷セリ

第九節 手形ノ經濟觀

深ク手形ヲ研究スルニハ手形ノ流通ノ基礎ト爲リ且ツ之ニ影響ヲ及ホス經濟ノ事情及ヒ手形ニ關スル經濟學ヲ研究セサルヘカラス手形法ヲ制定シ若クハ手形法規ヲ批評スルニハ勿論單ニ法條ノ解釋ヲ爲スニモ手形ノ經濟的智識ハ必要ナリ手形ノ用法之ヲ證シ我手形法ノ規定ニシテ經濟的智識ナクテハ解シ得サルモノ頗ル多シ

送金及ヒ金融

手形ノ用法ハ多ク手形ヲ用キテ得ル實益ハ大ナリ手形ノ始メテ生シタル際既ニ大ニ用キラレ其發達ニ伴ヒ用法益多クナレリ

最先ニ生シ今尙ホ重ナル用法トシテ存スルハ送金用ナリ手形ハ送金ノ必要ヨリ生シタルモノナリ兩地間ニ貿易アリテ買主ヨリ賣主ニ商品ノ代價ヲ支拂ハント欲スル際手形ナキトキハ正金ヲ輸送セサルヘカラス之ニハ多クノ手數ト費用ヲ要シ且ツ正金ノ磨滅ヲ來タスヘシ而シテ兩地ノ貨幣異ナル場合ニハ支

拂ニ一層ノ困難ヲ感ス然ルニ手形ヲ以テスルトキハ一個ノ紙片ヲ以テ如何ナル巨額ヲモ送金シ得ヘク之ニ依リテ多クノ手數ト費用ヲ省キ正金ヲ送クルヨリモ速カニ買主ニ到達セシメ兩替商ヲ用ユルトキハ自國ノ貨幣ヲ支拂ヒテ他國ノ貨幣ヲ受取ラシムルヲ得ヘク貨幣ノ輸出ヲ禁セラルル場合ニアリテモ代金支拂ノ目的ヲ達シ得ルナリ正金ナルトキハ其拾得者又ハ盜取者ハ實價アル財物ヲ得ルヲ以テ速カニ使用シ所有者ハ殆ト恢復ノ途ナキモ手形ヲ以テスルトキハ之ヲ拾得若クハ盜取スルモ其使用及ヒ處分ニ困難ヲ感スルヲ以テ自然ニ盜取者ヲ減シ又遺失スルモ所有者ハ損害ヲ蒙ムルコト少ナシ故ニ手形ハ送金用トシテ發明セラレ交通及ヒ警察ノ發達セサル時代ニアリテハ殊ニ其實用ヲ感シタルナリ初ハ専ラ商人間ニ用キシヲ後ニハ廣ク一般人間ニモ用キ貿易ノ代金送付用ヨリ一般ノ送金用トナリタリ爲替手形ハ此必要ヨリ起リシヲ以テ當時ノ手形法ハ専ラ之ニ應スル如ク定メラル其重ナル例ハ隔地^{ガクシ}ヲ要件トスルコトナリ隔地トハ手形ノ振出地ト支拂地ヲ隔地トスルコトナリ兩地カ遠隔スレハコソ送金用ノ手形ヲ振出ス必要アリ同地ナルトキハ容易ニ正金ヲ交付

シ得ルヲ以テ其用ナシトノ主意ニ出ツ多年間手形ハ専ラ送金用ニ供セラレケルモ近年銀行制度發達シ貯金ノ出入容易簡明トナリテヨリ小切手ヲ送金用トスルモノヲ生シ獨逸學者中ニハ此點ニ於テ小切手ハ手形ニ代ハラント云フ者アリ然レトモ我國及ヒ英國ニアリテハ小切手モ亦手形ナルヲ以テ深ク之ヲ論スル要ナシ

手形ハ送金ノ必要ヨリ起リシモ後ニハ金錢ニ代用セララルニ至レリ或者カ他ノ者ニ金錢ヲ給付セントスルモ之ヲ有セサル場合ニ第三者ヲ支拂人トシテ手形ヲ振出スナリ若シ相手方ニシテ振出人ヲ信用スルトキハ手形ヲ受取リテ満足シ満期日ニ支拂人ニ請求シテ金錢ヲ得ルナリ而シテ振出人ハ手形ノ振出後ニ支拂人ニ金錢ヲ送付スルカ有價物ヲ送付シテ支拂ノ財源タラシム此方法ニ依リテ債務者ハ手形ヲ以テ債務ヲ辨濟シ買主ハ手形ヲ以テ賣主ニ代金ヲ支拂ヒ何レモ金錢ヲ引渡サスシテ辨濟ノ目的ヲ達シ得ルナリ

手形ノ利用セラルルニハ信用ハ發達スルヲ要ス振出人カ手形ヲ利用シ得ルハ受取人ヨリ信用セラルルカ故ナリ受取人ハ其手形ハ必ス支拂ハルヘシト信ス

ルヲ以テ之ヲ受取ルナリ若シ之ヲ信セサルトキハ何ソ貴重ノ金銀ノ代ハリニ一葉ノ紙片ヲ受取ランヤ故ニ爲替手形ハ信用ノ發達セサル際ニハ生セス信用ノ發達ニ比例シテ増減シ爲替手形ノ發行額ヨリ其國ノ信用發達ノ度ヲ測知スルコトヲ得

手形ノ實用多種ナルモ歸スル所ハ送金用ト金融用ナリグリーンフットハ手形ノ用法ヲ分解シテ正金輸送ノ方法、信用利用ノ方法、融通ノ方法及ヒ國際勘定ノ方法トセルモ後ノ三者ハ金融用ノ細別ナルカ或ハ金融用ノ結果トシテ生スルモノナリ

紙幣ノ補充

手形ハ紙幣ノ缺點及ヒ其不足ヲ補充ス貨幣ノ數額ハ財政經濟ノ必要上限定セラレ經濟上ノ急需ニ應シテ急忽ニ増減スルヲ得サルナリ好シヤ經濟ノ情況ニ因リテ増減ストスルモ其反應緩慢ニシテ今日貨幣ヲ多ク要スレハトテ明日直チニ増加スルヲ得サルモノナリ貨幣ヲ増加スルニハ一地方ノ經濟的情況ニ止マラス全國ノ事情ヲ觀察セサル可ラス經濟的情況ノ外財政政治等ノ諸方面ヲ

モ觀察セサル可ラス貨幣ヲ減少スル場合ニ於テモ亦然リ貨幣ニハ此種硬ナル點アリ然ルニ手形ハ私人ノ隨意ニ發行流通シ得ルモノニシテ信用アレハ短日月ニ何程ニテモ發行シ以テ容易ニ且ツ迅速ニ經濟界ノ需要ニ應シ得ルナリ而シテ信用ナキトキハ毫モ發行シ得サルヲ以テ別ニ多クノ弊害ヲ生セス隨テ貨幣ノ欠點ヲ補充スルニ適ス

手形ノ貨幣ニ優ル所ハ貨幣ヲ以テ巨大ノ金額ヲ得ルニハ多數ノ貨幣ヲ集メサルヘカラス一萬圓ヲ成スニハ一圓ノ貨幣一萬個ヲ集メサル可ラス百圓ノモノトスルモ百個ヲ要シ硬貨ハ勿論紙幣タリトモ其蒐集及ヒ使用ニ困難ヲ感スルコトアリ十萬百萬ニ至リテハ更ニ甚クシ然ルヲ手形ニアリテハ幾億萬タリトモ一葉ノ紙片ヲ以テ足り發行及ヒ流通共ニ頗ル簡便ナリ又貨幣ニハ確定ノ單位アルヲ以テ其單位ニ至ラサルモノノ支拂又ハ讓渡ニ困難ヲ感シ何圓何錢何厘ト言フトキハ必スヤ諸種ノ貨幣ヲ合セサル可カラサルニ手形ニハ如何ナル數ヲモ記載シ得ルヲ以テ便ナリ故ニ當事者間ニ交互計算アリテ殘額債務ニ端數アル場合ノ決算ニハ殊ニ適當ナリ

手形ニハ此ノ如キ特色アルヲ以テ商人ハ多ク手形ヲ用キ年々手形ヲ以テ決算
 スル額ハ遠ク貨幣ヲ以テスルモノノ上ニ出ツト言フ爲メニ何國ニモ多數ノ手
 形交換所ヲ生シ手形交換額ノ多少ハ商業ノ盛衰ヲトスルニ足ル其結果トシテ
 國家ハ貨幣ヲ多額ニ製造スル煩ヲ免カレ隨テ磨滅紛失ノ如キ貨幣ニ免カレ難
 キ損害ヲ免カレ一般經濟ニ益スル所大ナリ尙ホ手形ニ依リテ各地ノ貨幣ヲ永
 ク同地ニ止マラシメ以テ物價ノ變動ヲ豫防スル效アリ手形ナケレハ或地ノ商
 人カ其地ノ貨幣ヲ以テ隔地ノ商人ニ支拂ヒ其レ丈ケ其地ノ貨幣ヲ減シ隨テ物
 價ノ變動ヲ來タスヲ手形ニ依リテ支拂フトキハ其虞ナキナリ此外ニ手形ノ流
 通ノ盛ナルニ應シテ銀行業ノ隆盛ヲ來タシ商業上ノ信用ヲ増シ零碎資金ノ蒐
 集ヲ得ル等經濟界ニ及ホス間接ノ影響頗ル大ナリ

割 引

手形カ信用證券トシテ始メテ發行セラレタル時代ニハ債權者ハ一時金銀ノ代
 ハリニ之ヲ取得シ満期日ニ自ラ其手形ヲ呈示シテ支拂ヲ請求シタリキ然レト
 モ後ニハ自ラ支拂ヲ請求セスシテ其手形ヲ他人ニ讓渡シ以テ満期日前ニ金銀

ヲ得ルニ至レリ手形ノ賣買ハ金銀ヲ有スルモ現在ニ其必要ナキ資力者ヲシテ
 手形ヲ讓受ケテ利益ヲ得セシメ金銀ノ需要者ヲシテ満期日ニ先チテ金銀ヲ得
 セシムルニアリ結局讓受人ハ手形金額ヨリ小ナル金銀ヲ以テ手形ヲ讓受ケ満
 期日ニ手形金額ヲ請求シテ其差額ヲ利スルナリ最初ノ讓受人カ満期日マテ手
 形ヲ所持シテ自ラ支拂ヲ請求スルコトアリ或ハ自己モ手形ヲ他人ニ讓渡スコ
 トアリ手形ノ流通盛ナルニ從ヒ手形ノ賣買ヲ業トスル者ヲ生シタリ之ヲ手形
 仲買人ト謂フ而シテ手形ヲ迅速ニ賣買スルニハ普通ノ讓渡方法ヲ不便ナリト
 シテ裏書ヲ發明シ遂ニ手形ヲ當然ノ指圖證券トシタルナリ英米法ニ於テハ手
 形ヲ最重ノ流通證券ト云ヘリ
 手形ノ割引トハ手形ノ所持人カ其手形ヲ他人ニ裏書讓渡スコトナリ手形ノ支
 拂ハ満期日ニ至ラサレハ請求シ得サルニ所持人ハ其以前ニ金銀ヲ欲シテ手形
 ヲ他人ニ讓渡シ以テ満期日前ニ金銀ヲ得ル場合ニ生ス讓受人ハ手形金額ヨリ
 幾割カノ金額ヲ控除シタル對價ニテ讓受クルヲ以テ割引ト謂フナリ控除スル
 額ハ讓受ノ日ヨリ満期日迄ノ利子讓受其他ノ費用手数料及ヒ讓受人ノ得ヘキ