

352

118

5 6 7 8 9 10¹⁸m 1 2 3 4 5 6 7 8 9 10

始



27. 8. 1

2-748

352-110

保

險

法

法學博士松本柔治著

中央大學發行

大正
5. 6. 26
購求

増訂再版序

一、本書ハ既刊ノ商行爲法及ヒ海商法ト姉妹編ニシテ其發刊ノ旨趣亦全ク之ト同シ

二、本書ノ記述スル所ハ商法第三編第十章及ヒ第五編第六章ノ規定ニ外ナラスト雖モ之ト密接ノ關係ヲ有スル保險業法及ヒ其附屬命令ノ規定ニ論及セルモノ尠カラス故ニ商法條文數ニ基キテ之ヲ比較スレハ本書ノ叙事ハ前二書ヨリ少シク侈長ナレトモ是レ已ムヲ得サルニ出テタルモノナリ

三、本書初版ハ大正四年九月之ヲ發行セルモ同年臘月其紙型

祝融ノ災ニ罹リタルヲ以テ些少ノ増訂ヲ加ヘテ再版ヲ公
ニスルニ至リタリ

大正五年五月

著者識

保險法目次

緒論

第一 保險ノ經濟的觀念

第二 保險ノ沿革

第三 保險法

廣義ニ於ケル保險法——保險事業監督法——勞働者保險法——保險事業主體ニ
關スル私法——保險契約法

第四 保險法ノ參考書

邦書——獨瑞書——佛書——英米書——伊書

第一章 總論

第一節 保險契約ノ意義

學說ノ紹介及ヒ批評——保險契約ノ定義及ヒ其解說——保險契約ノ意義中ヨリ
排斥スヘキ觀念

目次

第二節 保險ノ種類……………二七

第一款 營利保險ト相互保險……………二七

經濟上ノ觀察——相互保險ノ法律上ノ性質——相互保險ニ對スル商法ノ準用

第二款 損害保險ト人保險……………三一

總說——損害保險中ノ各種保險殊ニ責任保險——人保險中ノ各種保險——

保險以外ノ人保險ノ準據法

第三款 陸上保險ト海上保險……………三八

第四款 簡別保險ト集合保險及ヒ特別保險ト總括保險……………三九

第五款 元受保險ト再保險……………四一

總說——再保險ノ法律上ノ性質——再保險ニ適用セラルヘキ法規——再保險者ト元受保險契約當事者トノ間ノ關係

第三節 保險契約ノ關係者……………四六

保險契約關係者ノ範圍——保險契約關係者タルヘキ者ノ資格——數人ノ保險契約關係者——他人ノ爲メニスル保險契約——保險仲立人及ヒ保險代理商

第四節 保險事業ノ監督及ヒ主體……………五四

第一款 總論……………五五

保險事業監督ノ理由及ヒ範圍——保險事業主體タルヘキ資格——保險事業ノ免許——保險會社業務ノ監督——保險會社清算ノ監督——外國保險業者ノ監督

第二款 株式會社……………五八

保險株式會社ニ關スル特別規定——保險契約ノ包括移轉——保險株式會社ノ合併——保險株式會社ノ解散

第三款 相互會社……………六二

相互會社ノ性質及ヒ特色——相互會社ノ設立——社員ノ權利義務——相互會社ノ機關——相互會社ノ計算——定款ノ變更——相互會社ノ解散及ヒ合併——相互會社ノ清算

第四款 保險會社ノ計算……………六八

計算ノ形式ニ關スル特別規定——保險關係者ノ計算書類閱覽權——責任準備金——支拂備金——確定金額又ハ利益ノ配當ノ爲メニスル準備金——生命保險契約者又ハ保險金受取人ノ優先權

第五節 保險契約法ノ任意性……………七三

第二章 損害保險

第一節 總則

第一款 損害保險ノ意義

保險契約ノ目的即チ被保險利益——保險事故即チ危險——保險期間附保險料期間——保險料支拂ノ義務——損害填補ノ義務

七七

第二款 保險契約ノ目的

保險契約ノ目的ト保險ノ目的——保險價額ト保險金額——超過保險——一部保險——重複保險

八二

第三款 保險者ノ義務

保險證券交付ノ義務——損害填補ノ義務——利益配當ノ義務——擔保供與ノ義務——保險料返還ノ義務——短期時效

九二

第四款 保險者ノ權利

告知義務違反ノ場合ニ於ケル解除權——保險料請求權——擔保請求權——保險契約者及ヒ被保險者ノ通知義務——被保險者ノ損害防止義務——保險ノ目的ニ關スル權利取得——第三者ニ對スル權利取得——短期時效

一〇〇

第五款 他人ノ爲メニスル保險

保險契約者ノ地位——契約締結ノ要件——被保險者ノ地位——保險契約者ト被保險者トノ間ノ關係

一一八

第六款 保險ト其目的ノ上ニ存スル擔保權

保險金額ニ對スル民法第三百四條ノ適用——保險金額ニ對スル抵當權者ノ權利——抵當物ヲ目的トスル抵當權者ノ保險

一二一

第七款 保險契約ノ變更

保險價額ノ減少——特別危險ノ消滅——危險ノ變更增加——被保險者ノ變更——保險契約當事者ノ破産

一二七

第八款 保險契約ノ消滅

一般の消滅原因——法律上當然ノ失效——保險者ノ解除——保險契約者ノ解除——保險契約消滅ノ效果

一三六

第二節 火災保險

第一款 火災保險ノ意義

保險事故タル火災——保險ノ目的並ニ建物保險動産保險及ヒ日歩保險——損害保險タル性質

一四〇
一四一

第二款 保險者ノ義務

保險證券交付ノ義務——損害填補ノ義務

第三款 保管者ノ責任保險

保管者ノ責任保險ノ性質——保管者ノ請求權ト所有者ノ請求權トノ競合——所有者ノ請求權ノ條件及ヒ範圍——保管者ノ保險ト所有者ノ保險トノ競合

第三節 運送保險

第一款 運送保險ノ意義

運送保險ト海上保險トノ關係——保險ノ目的附自動車保險——保險事故即チ運送危險——損害保險タル性質

第二款 保險者ノ義務

保險證券交付ノ義務——損害填補ノ義務——法定ノ保險期間——損害額ノ算定

第三款 保險契約ノ變更

第四節 海上保險

第一款 海上保險ノ意義

保險事故即チ航海ニ關スル事故——被保險利益及ヒ之ニ基ク海上保險ノ種類

第二款 保險者ノ義務

損害保險タル性質——海上保險ノ範圍及ヒ之ト陸上保險トノ交錯

保險證券交付ノ義務——損害填補ノ義務——損害填補義務ニ對スル法定ノ除外例附戰時危險——損害填補義務ニ對スル約款ノ除外例——法定ノ保險價額及ヒ損害額ノ算定——法定ノ保險期間及ヒ航海保險定時保險混合保險ノ別

第三款 保險契約ノ變更

航海ノ變更——航路ノ變更其他危險ノ變更增加——船長ノ變更——船舶ノ變更

第四款 豫定保險

豫定保險ノ意義——船舶不確定ノ豫定保險——保險ノ目的不確定ノ豫定保險——再保險ノ豫定保險超過額保險

第五款 委付

委付ヲ認ムル理由及ヒ比較法制——委付ノ實質的要件——委付ノ形式的要件——委付ノ效力——委付ノ承認——委付ノ法律上ノ性質

第三章 生命保險

第一節 生命保險ノ意義

保險金額ノ支拂——保險事故タル人ノ生死及ヒ生命保險ノ種類——保險期間

174
16

保險料ノ支拂——簡易生命保險——生命保險類似ノ人保險及ヒ生命保險ト他ノ人保險トノ併存

第二節 保險者ノ義務……………二二

保險證券交付ノ義務——保險金額支拂ノ義務——利益配當ノ義務——擔保供與ノ義務——保險料返還ノ義務——被保險者ノ爲メニ積立テタル金額拂戻ノ義務——解約返戻金拂戻ノ義務——保險證券貸付ヲ爲ス義務——短期時效

第三節 保險者ノ權利……………二二三五

告知義務違反ノ場合ニ於ケル解除權——保險料請求權——擔保請求權——保險契約者等ノ通知義務——短期時效

第四節 他人ノ生命ノ保險……………二四一

他人ノ生命ノ保險ニ關スル立法主義——保險契約ニ同意ヲ要スル場合——保險契約上ノ權利ノ讓渡ニ同意ヲ要スル場合——被保險者ノ同意ノ性質方式等

第五節 他人ノ爲メニスル保險……………二四六

保險契約者ノ地位——他人ノ爲メニスル生命保險ノ場合——保險金受取人ノ權利——保險金受取人ノ指定變更權ヲ留保シタル場合——約款ノ規定ニ依ル指定變更權ノ留保——指定變更權行使ノ要件及ヒ其權利ノ性質

第六節 保險契約ノ變更……………二五三

特別危險ノ消滅——危險ノ變更増加——保險契約當事者ノ破産

第七節 保險契約ノ消滅……………二五五

一般的消滅原因——法律上當然ノ失效——保險者ノ解除——保險契約者ノ解除——保險料不拂ニ因ル失效及ヒ契約ノ復活

附 錄

第一 火災普通保險約款(日本火災保險株式會社)……………二六一

第二 運送普通保險約款(東京海上保險株式會社)……………二六七

第三 海上貨物普通保險約款(東京海上保險株式會社)……………二七一

第四 海上船舶普通保險約款(東京海上保險株式會社)……………二七七

第五 信用普通保險約款(橫濱火災海上運送信用保險株式會社)……………二八一

第六 汽罐普通保險約款(第一機關汽罐保險株式會社)……………二八六

第七 機關普通保險約款(第一機關汽罐保險株式會社)……………二九三

10

第八 自動車普通保險約款(東京海上保險株式會社)……………三〇〇

第九 生命保險(死亡保險及ヒ混合保險)模範普通保險約款(生命保險會社協會)……………三〇五

第十 生存保險普通保險約款(日本教育生命保險株式會社)……………三一一

第十一 徵兵保險普通保險約款(日本徵兵生存保險株式會社)……………三二五

第十二 普通傷害保險約款(日本傷害保險株式會社)……………三三一

保險法目次終

保險法

法學博士 松本 丞 治 著

緒論

第一 保險ノ經濟的觀念

保險(Versicherung, assurance, insurance)ノ經濟的觀念ニ付テハ學說甚タ區區タリ
 普通ノ説明方法ニ依レハ保險トハ同一ナル經濟上ノ危險ノ下ニ立ツ多數人カ
 團體ヲ成シ其一員ノ被ムル損害ヲ分擔スル制度ヲ謂フ然ルニ近時ノ學者ニシ
 テ損害ナル語ノ稍狹義ニ過クルノ故ニ因リ之ニ代フルニ財產上ノ需要(Bedarf,
 Vermögensbedarf)ナル語ヲ以テスルモノアリ例ヘハ生命保險ニ於テ被保險者カ一
 定ノ年齢ニ達シテ保險金額ヲ受取ル場合ヲ想像スルニ損害ノ發生アルコトナ

緒論 保險ノ經濟的觀念



ク從テ其填補ノ觀念アルコトナキモ金錢ノ需要ハ之アリ其充足ノ觀念ヲ存スルカ故ニ保險ハ不時ナル財産上ノ需要ノ充足ヲ目的トスル制度ト解スルヲ可トスト云々(Gobbi in Baumgartners Zeitschrift für Versicherungs-Recht und Wissenschaft II und III, Istituzione in generale; Manes, Versicherungswesen S. 1 ff.) 用語ノ正確ナル點ヨリスレハ此說或ハ從來ノ通說ニ優レルモノトスヘキモ二者間ノ差異ハ畢竟用語以外ニ巨ルモノ少ク保險ノ本源ハ寧ロ損害保險ニ在ルヲ以テ其經濟的觀念ニ付テハ余ハ了解ノ便宜ノ爲メ假ニ從來ノ説明方法ヲ蹈襲セントス

保險ノ目的ハ危險ノ鎮壓又ハ豫防ニ在ラスシテ其之ヨリ生スル損害ヲ多數人カ分擔スルコトニ因リテ危險ニ遭遇セル一人ノ損害ヲ輕減スルニ在リ此點ニ於テ保險ハ直接ニ危險ノ鎮壓又ハ豫防ヲ目的トスル火災ノ消防、海難ノ救助等ノ制度ト其旨趣ヲ同ウセス又保險ノ目的ハ同一ノ危險ノ下ニ立ツ多數人カ團體ヲ成シテ損害ヲ分擔スルニ在リ此點ニ於テ保險ハ損害填補ノ豫定ヲ以テスル貯金ト異レリ巨多ノ財産ヲ有スル者ハ屢其財産ニ生スルコトアルヘキ危險ヲ測定シ一定ノ割合ヲ以テ金額ヲ積立テ之ヲ損害ノ填補ニ充ツルコトアリ

之ヲ自家保險 (Selbstversicherung) ト稱ス自家保險ハ危險ノ測定及ヒ分配ノ點ヨリ觀レハ稍、保險ニ類似スル所アレトモ多數人分擔ノ觀念ヲ缺クヲ以テ保險ニ非サルナリ又保險ノ目的ハ損害ノ填補ニ在リテ射倖的利益ノ獲得ニ在ラス此點ニ於テ保險ハ賭戲又ハ富籤ノ類ト其旨趣ヲ異ニスルモノタリ尙ホ此點ニ付テハ後ニ之ヲ詳説スヘシ(第一章第一節ノ二參照)

保險ハ同一ノ危險ノ下ニ立ツ多數人ノ團體ヲ基礎トス此點ヨリ觀レハ所謂相互主義 (Prinzip der Gegenseitigkeit) ノ保險モ營利主義 (Prinzip der Erwerbsversicherung) ノ保險モ其經濟的ノ作用ハ略ホ同一ナリト云フヘシ營利主義ノ保險ニ在テハ保險營業者ナル企業者カ一定ノ保險料ヲ收受シテ保險契約ヲ爲スト雖モ是レ畢竟被保險者總員ノ團體ヲ結合スル介在者タルニ過キス危險ノ分配、損害ノ分擔ハ此團體員ノ間ニ行ハルルヲ以テ團體員ト對立スル企業者ヲ存セサル相互主義ノ保險ト多ク其經濟上ノ觀念ヲ異ニセサルナリ尙ホ營利保險ト相互保險トノ法律上ノ差異ニ付テハ後ニ之ヲ詳説スヘシ(第一章第二節第一款參照)

保險團體員カ損害ヲ分擔スル爲メニハ各員カ出捐ヲ爲シテ被害者ニ生レタ

ル損害ノ填補ニ充ツルコトヲ要ス而シテ其出捐ヲ爲スニハ被害者アリタル毎ニ其損害ノ填補ニ充ツヘキ金額ヲ釀出スルノ方法ニ依ルコトヲ妨ケスト雖モ(所謂 Umlagesystem) 通常豫メ一定ノ保険料ヲ釀出シ之ヲ蓄積シテ損害ノ填補ニ供用スルモノトス(所謂 System der Kapitaldeckung) 是ニ於テ乎保險ハ危險發生ノ蓋然性 (Wahrscheinlichkeit, probabilität, probabilité) ヲ測定シ統計的數理的基礎ニ據リテ之ヲ經營スルノ必要ヲ生スルニ至レリ近世ノ保險カ一定ノ經營ノ基礎ヲ有スル大事業トシテ行ハルルハ此理由ニ依ルモノナリ

參考書——Wagner, Versicherungswesen im Handbuch der politischen Ökonomie von

Schönberg II; Herrmann und Karl Bräuner, Das Versicherungswesen; Mages, Das Versicherungswesen; 粟津博士著保險學綱要

第二 保險ノ沿革

廣義ニ於ケル保險ノ觀念ハ我國ニ於テモ古來存在セサリシニ非ス常平倉ノ制度ヲ始トシ五人組又ハ頼母子講ノ如キ皆多少ノ危險分配損害分擔ノ觀念ヲ

gilde

包含セルモノト云フヘシ然レトモ近世式ノ合理的保險ハ明治維新以後ニ於テ歐米ヨリ輸入セラレタルモノニ外ナラサレハ今日ノ保險ノ起源ヲ尋釋スルニハ必スヤ歐米ノ保險ノ沿革ヲ研究セサルヘカラス

歐洲ニ於ケル保險ノ起源ニ付テハ學說一定セスト雖モ大體ニ於テハ相互救濟ノ組合ト海上貸借契約ヨリ發達セル營利主義ノ保險ト相結合シテ今日ノ統一的保險制度ヲ創設セルモノト觀察スヘキカ如シ即チ相互救濟ノ組合ハ古來各國ニ存在シタルモノニシテ中世時代ノ同業者團體 (Gilde) ニ至リテ更ニ一段ノ發達ヲ遂ケ保險觀念ノ擴布ヲ助ケタルコト尠ナラス營利主義ノ保險事業モ亦其刺戟ヲ受ケテ發生セルモノニ外ナラサレトモ之ヲ以テ直接ニ近世ノ合理的保險ヲ創設シタル起源ト觀ルコトヲ得ヘカラス近世ノ保險ハ寧ロ營利主義ノ保險ニ負フ所多シエーレンベルヒカ保險ノ歴史ハ保險營業ノ發生ニ始マルト云ヘルハ過言ニ非サルナリ (Ehrenberg, Versicherungsrecht S. 26) 相互保險會社ノ如キ近時偉大ナル發達ヲ致セリト雖モ是レ又營利保險事業ニ因リテ得タル成果ヲ換骨脱胎シ之ヲ相互主義ニ應用シタルモノニシテ經濟的觀念ニ於テ相互

保險ト營利保險トノ間ニ逕庭ナキコトハ既ニ前節ニ述ヘタル所ナリ

營利主義ノ保險ノ前身ハ羅馬法ノ海上貸借(*foenus nauticum*)ニ在リ海上貸借ニ於テハ貸主ハ高利ヲ受クル代價トシテ海上運送ノ危険ヲ引受ケ貨物滅失ノ場合ニハ返金ヲ受ケサルモノナルヲ以テ稍海上保險ノ觀念ニ類似セリ此海上貸借カ海上保險ニ進化變遷シタルハ決シテ一朝一夕ノ事ニ非ス伊國ノ學者ベンチ(Benigni)ノ研究ニ依レハ第十四世紀頃地中海沿岸ノ諸國ニ於テ始メテ海上保險ヲ見ルニ至レリト云フ此海上保險ノ制度ハ漸次之ヲ推及シテ陸上ニモ行ハルルコトト爲レリ而シテ當時ニ於テハ保險ナル一種別異ノ契約ヲ認メス海上貸借又ハ賣買ノ形式ヲ以テ保險ヲ行ヒタルモノニシテ即チ保險者カ保險契約者ヨリ貨物安全ニ到達スルトキハ返金ノ義務ヲ免ルルノ條件ヲ以テ消費貸借ニ因リ債務ヲ負ヒタルモノト假設スルカ又ハ保險者カ貨物ノ到達ヲ解除條件トシテ貨物ヲ買入レタルコトヲ假設スルニ因リテ保險ノ目的ヲ達シタリ生命保險ニ付テモ被保險者ノ生存ヲ解除條件トシテ貨物ノ買入ヲ爲シタルコトヲ假設セルコトアリト云フ然レトモ爾後久シカラスシテ學說及ヒ立法ニ依リ保

險ナル一種ノ契約ヲ認ムルニ及テ上述セル擬制ハ消滅ニ歸セリ又保險ノ發達ニ伴ヒ之ヲ濫用シテ賭博ヲ爲スモノヲ生シ所謂賭博保險(*associatio inproptia, Wettselkmanz*)ノ弊習存在シタルモ種種ノ手段ニ依リ時ヲ追ヒテ之ヲ排斥シ終ニ利益ナキ所ニ保險ナシトノ原則ヲ確定シテ保險ト賭博トヲ分離スルニ至レリ

上述セル如ク近世ノ保險ハ先ツ海上保險ニ起リ次テ陸上運送保險、生命保險、再保險等ヲ生シ火災、家畜、雹害等ノ保險ハ比較的後レテ發生セリ而シテ十七世紀以降大會社カ保險事業ヲ營ムニ及ヒ保險ノ技術ハ非常ナル發達ヲ遂ケ終ニ近世ノ合理的保險ヲ完成スルニ至リ同時ニ保險ノ範圍モ著シク擴張セラレ傷害、疾病、廢疾、出產、徵兵、結婚等ニ關スル人保險及ヒ信用、有價證券、盜難、暴風雨、硝子、機關、汽罐、空家等各般ノ物保險ヲ生シ其底止スル所ヲ知ラサルノ狀況ヲ呈スルニ至レリ現時保險事業ノ盛大ナル保險會社カ其金融上ノ勢力ニ於テ動モスレハ銀行ヲ壓倒セントスルノ情勢アルハ別ニ叙述ヲ俟タサル所ナルヘシ

參考書——Goldschmidt, *Handbuch des Handelsrechts* 3 Aufl. S. 354 ff.; Endemann in

Z. f. H. R. 9 S. 301 ff., 511 ff., 10 S. 242 ff.; Kohler-Hecht ebenda 59 S. 505 ff.; Bensa, Il contratto di assicurazione nel medio evo; Bonolis, Sviluppo storico dell'assicurazione in Italia; Kriessbach, Die wirtschafts- und rechtsgeschichtliche Entwicklung der Seever-sicherung in Hamburg.

保險法

廣義ニ於ケル保險法

第三 保險法

(一) 廣義ニ於テ保險法 (Versicherungsgesetz) トハ保險ニ關スル法規ノ總體ヲ謂フ而シテ之ヲ分チテ保險公法 (öffentliches Versicherungsgesetz) 及ヒ保險私法 (Privatversicherungsgesetz) ト爲スコトヲ得ヘシ

保險事業監督法

保險公法ハ更ニ之ヲ細別スレハ保險事業監督法ト労働者保險法又ハ社會的保險法ト爲スコトヲ得ヘシ
 保險事業ハ一般公衆ニ甚大ナル利害關係ヲ及ホスモノナルヲ以テ各國概ネ之カ監督ノ法規ヲ設ケ其事業主體ノ資格、事業經營ノ條件其他ノ監督方法ヲ規定セリ千九百一年ノ獨逸私營保險事業法、千八百八十五年ノ瑞西私營保險事業

労働者保險法

監督法、千九百五年ノ佛國生命保險事業監督法等ハ其尤ナルモノトス一般營業ニ關シ極端ナル不干涉主義ヲ採ル英國ニ於テモ、千九百九年ノ保險會社法アリ又北米合衆國ニ於テモ州法ヲ以テ監督規定ヲ設クルモノ頗ル多シ就中ニ¹ヨーク州、マサチュセツ州等ノ保險法ハ最モ完備セルヲ以テ名アリ我邦ニ於テモ明治三十三年法律第六十九號保險業法、明治四十五年法律第十八號ヲ以テ一部改正、同年ノ外國保險會社ニ關スル勅令第三百八十號、大正元年勅令第五十七號ヲ以テ一部改正ハ保險事業ノ監督ニ付キ各種ノ周到ナル規定ヲ爲セリ

(二) 労働者保險又ハ社會的保險 (Arbeiterversicherung, Sozialversicherung) トハ廣義ニ於テハ労働者ノ疾病、老衰、災害、失職等ニ關スル各種ノ保險ヲ謂フト雖モ狹義ニ於テハ當事者ノ任意的契約ニ基カス法律上ノ強制ニ因リテ設定セラルル保險即チ強制労働者保險 (Zwangsvorsicherung) ヲ謂フ歐洲ノ諸國中近時此制度ヲ設クルモノ多シ獨逸ノ帝國保險 (Reichsversicherung) 英國ノ國民保險 (National Insurance) ノ如キハ其最モ大規模ナルモノトス然レトモ此種ノ保險ハ其強制主義ニ依ル點ニ於テ又被保險者ノ出捐以外ニ國家若クハ事業主等ノ出捐アルノ點ニ於テ

全然通常ノ保險ト觀念ヲ異ニスルモノナレハ其經濟上及ヒ數理上ノ觀念ニ於テ通常ノ保險ト類似セルニ拘ハラズ法律家ハ多ク之ヲ保險ニ非ストス(反對說 Köhne in Z. f. H. R. 37 S. 76 ff.) 假ニ之ヲ保險ナリトスルモ其之ニ關スル法規ハ保險公法ニ屬スヘキモノニシテ狹義ノ保險法即チ保險契約法ト關係ナシ而シテ我邦ニハ未タ此種ノ保險ヲ存セサルナリ(勞働者保險ニ付テハ Conrad, Handwörterbuch der Staatswissenschaften 3 Aufl. I S. 783 ff. 參照)

保險事業主
體ニ關スル
私法

勞働者保險ト區別スヘキモノハ國營又ハ公營ノ通常保險ナリ即チ千八百六十一年グラッドストーンノ創設セル英國郵便局生命保險千八百六十九年以後ニ創設セラレタル新西蘭ノ國營生命保險千九百十二年法ニ依ル伊國ノ國營生命保險等ハ強制主義ニ依ルモノニ非スシテ寧ロ通常ノ私法上ノ保險タリ勞働者保險ハ國營又ハ公營ニ依ルヲ常トスレトモ國營又ハ公營ノ保險ハ常ニ勞働者保險ナリト誤認スヘカラス尙ホ我邦ニ於ケル國營ノ簡易生命保險ニ付テハ後ニ説述スル所ヲ參考スヘシ(第三章第一節ノ五)

(三) 保險私法ハ更ニ之ヲ細別スレハ保險事業ノ主體ニ關スル法規ト保險契約

法 (Versicherungsvertragsrecht) ト爲スコトヲ得ヘシ

我邦ニ於テハ保險事業ハ株式會社又ハ相互會社ニ限リ之ヲ營ムコトヲ得ヘキモノニシテ保險業法ハ保險株式會社ニ關シテ商法ノ一般會社法ニ對スル種ノ特別規定ヲ爲シ相互保險會社ニ付テハ其組織ニ關スル一切ノ規定ヲ設ケ又保險會社カ其契約ヲ包括的ニ他ノ會社ニ移轉スル場合ヲ認メテ之ニ關スル規定ヲ爲セリ總テ是等ノ規定ハ保險事業ノ主體ニ關スル法規ニシテ保險契約法トハ別箇ノ範疇ニ屬スル私法タリ

保險契約法

(四) 保險契約法トハ保險契約ニ關スル私法上ノ法規ヲ謂フ或ハ之ヲ狹義ノ保險法ト名クルモ不可ナシ本書ノ目的トスル所ハ即チ主トシテ此狹義ノ保險法ニ在リ

各國ノ保險契約法ヲ通覽スルニ之ヲ商法中ニ規定スルモノト之ヲ特別法トシテ規定スルモノトノ二主義アリ海上保險法ハ多ク商法中ニ規定セララルモ陸上保險法ヲ商法中ニ規定シタル例ハ寧ロ稀ナリ即チ佛國商法ハ海上保險ニ關スル規定ヲ有スレトモ陸上保險法ノ規定ヲ有セス千九百二年以來保險契約

續論 保險法

法案ヲ作り、アルモ未タ實施セラレサルナリ此他佛國民法第千九百六十四條ハ射倖契約 (contrat aleatoire) ノ一種トシテ保險ニ關スル規定ヲ爲セリ又獨逸商法モ海上保險法ヲ規定セルニ過キスシテ別ニ千九百八年ノ保險契約法 (Reichsgesetz über den Versicherungsvertrag) アリ瑞西ニモ亦千九百八年ノ保險契約法 (Bundesgesetz über den Versicherungsvertrag) アリ此二法ハ最近ノ保險契約法トシテ最モ注目スヘキ立法タリ〔註一〕又英國ニハ一般的保險契約法ナク保險契約ハ普通慣習法 (common law) ノ支配スル所ニシテ其他幾多ノ成文法 (statute law) アレトモ多クハ公法的ノ規定ヲ爲スニ過キサリシカ獨リ千九百六年ノ海上保險法 (Marine Insurance Act) ハ保險契約法ニ付テモ完全ナル規定ヲ爲セリ

〔註一〕此二法ノ梗概ニ付テハ京都法學會雜誌四卷八三頁以下所載毛戶博士獨瑞保險契約法ヲ參考スヘシ又水口氏保險法論卷末ニ此二法ヲ翻譯ヲ掲載セリ

上述セル諸國法ニ對シ蘭、西、葡、伊、匈等ノ商法ハ一般保險契約ニ關スル規定ヲ有ス我商法モ亦第三編第十章ニ於テ損害保險及ヒ生命保險ニ關スル一設規定竝ニ火災保險及ヒ運送保險ニ關スル特別規定ヲ爲シ第五編第六卷ニ於テ海上

保險ニ關スル規定ヲ爲セリ

第四 保險法ノ參考書

保險法ノ參考書
邦書

(一) 邦書

- 和仁法學士著保險法
- 村上法學士著保險法論
- 粟津博士著日本保險法論
- 水口東京控訴院判事著保險法論

獨瑞書

(二) 獨瑞書

- Bähr in Arch. f. b. R. 7; Lewis, Lehrb. des Versicherungsrechts; Ehrenberg, Versicherungsrecht; Dernburg-Kohler, Das bürgerl. Recht des Reichs u. Preussens VI S. 348 ff.; Cosack, Lehrbuch des Handelsrechts § 161 ff.; Lehmann, Lehrbuch des Handelsrechts § 224 ff.; Gerhard, Hagen, Manes u. s. w., Komm. zum deutschen Reichsgesetz ü. d. Versicherungsvertrag; Hager-Bruck, Reichsgesetz ü. d. Versicherungsvertrag; Roelli, Komm. zum schweizerischen Bundesgesetz ü. d. Versicherungsvertrag; Voigt-Seebold, Das deutsche Seeverversicherungsrecht; Sieveking, Seeverversicherungsrecht; Zeitschr. f. d. gesamte Versiche-

rungswissenschaft; Ehrenzweigs Asselmanns Jahrbuch; Geffard, Praxis des Privatversicherungsrecht.

(三) 佛書

Auzet, Traité général des assurances; Chauflon, Traité de l'assurance; Lefort, Traité théorique et pratique de l'assurance sur la vie; Contau, Traité des assurances sur la vie; Lalande, Traité théorique et pratique du contrat d'assurance contre l'incendie; J. Y. Cauvet, Traité sur les assurances maritimes; E. Cauvet, Traité des assurances maritimes; Droz, Traité des assurances maritimes etc.

(四) 英米書

Porter, Law of Insurance; Macgillivray, Insurance Law; Bunyon, Law of Fire Insurance; Bunyon, Law of Life Insurance; Arnould, Law of Marine Insurance; Chalmers and Owen, Marine Insurance Act; Phillips, Treatise on the Law of Insurance; May, Law of Insurance; Joyce, Treatise on marine, fire, life, accident and all other Insurances.

(五) 伊書

Vivante, Il contratto di assicurazione; Gobbi, L'assicurazione in generale.

佛書

英米書

伊書

總論

保險契約ノ
意義

學說ノ紹介
及ヒ批評

第一章 總論

第一節 保險契約ノ意義

(一) 保險契約ノ意義ヲ定ムルニ付テハ從來學者間ニ論争アリ其中心ハ損害保險ト生命保險トニ通シテ一括セル定義ヲ下スコトヲ得ヘキヤ否ヤノ點ニ存ス以下先ツ簡單ニ從來ノ學說ヲ紹介シテ之カ批評ヲ試ムヘシ

第一說ハ保險ヲ以テ損害填補ヲ目的トスル契約 (Schadensersatzvertrag, contrat d'indemnité, contract of indemnity) ナリトシ生命保險モ亦損害保險ノ一變態ナリトス(佛國學者ノ多數及ヒ Cohn, Der Versicherungsvertrag nach allgemeinen Rechtsprinzipien; Goldschmidt, System S. 256 ff.; Lewis, Lehrb. S. 300 ff.; Brodmann in der Leipziger Zeitschr. I S. 124 ff.等)然レトモ生命保險ニ於テハ損害ノ有無ト多少トニ關セス約定セル保險金額ノ支拂ヲ爲スヘキモノナルヲ以テ此說ヲ採ルコトヲ得ヘカラス況ヤ假ニ死亡ノ場合ニ付キ損害アリトスルモ損害ノ觀念ヲ以テ所謂生存保險ノ如キ場合ヲ説明スヘカラサルニ於テヲヤ

第二説ハ保險ヲ以テ損害填補契約ナリトスルト同時ニ生命保險ハ保險ニ非
スシテ却テ消費貸借消費寄託賣買等ノ契約ニ外ナラストス(Laland in Z. f. H. R.
19 S. 646; Thöl, Handelsrecht I § 310; Hinrichs in Z. f. H. R. 20 S. 339 ff.; Dernburg, Preuss.
Pr. R. II § 239; König in Endemanns Handb. III S. 783; Tisser, Des assurances sur la vie
p. 62; Reffous, Le contrat d'assurance en cas des décès nos. 19 et suiv.)然レトモ保險ヲ以
テ損害填補契約タルヘシトスルハ論者ノ獨斷ニ過キス此説ハ少クモ
ニ反スルヲ以テ之ヲ採ルヘカラサルナリ唯此説ハ生命保險カ損害填補ノ觀念
ヲ立脚地トセサル旨ヲ説明シタル點ニ於テ多少ノ功アリトセンノミ

第三説ハ保險ヲ以テ損害填補契約トスルト同時ニ生命保險ハ貯金契約ト其
貯金ノ目的ノ達セラレサル場合ニ生スル損害ノ保險契約トノ兩性(Doppelnatur)
ヲ有スルモノトス(Malsz, Betrachtungen über einige Fragen des Versicherungsrechts S. 27
ff.; Reuling in Malsz' Zeitschr. f. Versicherungsrecht 2 S. 261 ff.; Pfeiffer in Z. f. H. R. 22 S.
464 ff.; Fieck, Der juristische Character des Lebensversicherungsvertrages S. 53 ff.; Rüdiger, Die
Rechtslehre von Lebensversicherungsvertrag S. 19 ff.; Senes, Moniteur des assurances IV p. 272

et suiv.)然レトモ此説ハ營ニ擬制ニ過クルノミナラス單純ナル貯金ノ希望カ達
セラレサルヲ以テ損害ト觀ルカ如キハ損害ナル語ノ濫用ト云ハサルヘカラス一
第四説ハ保險ニ通有ナル根本觀念ヲ技術的ノ基礎ヲ有スル大事業ニ求メ保
險トハ事業者カ偶然ナル事故ノ發生ニ當リテ特定額ノ支拂ヲ爲スヘキコトヲ
約シ之カ對價トシテ其事故發生ノ蓋然性ニ從ヒテ計算セラレタル報酬ヲ受ク
ル契約ヲ謂フモノトス(Vivante in Z. f. H. R. 39 S. 463 ff.; Il contratto di assicurazione
III)然レトモ此説ハ保險事業ノ實際上ノ經營狀態ヲ引テ保險契約ノ法律上ノ
意義ヲ定メントスルモノニシテ適切ナル法律的定义ヲ下シタルモノト云フヘ
カラス少クトモ之ヲ以テ十分ニ保險ノ性質ヲ闡明セルモノト云フヲ得ス唯我
商法ハ保險契約ヲ營業的商行爲ノ一ト爲スヲ以テ營業トシテ爲サルモノニ
非サレハ法律上ノ保險契約タルコトヲ得ヘカラス此説ハ右ノ點ニ於テ之ヲ採
用スルコトヲ得ヘシト雖モ保險契約ノ大規模經營ヲ要件トスルノ説ハ必スシ
モ新規ノ見解ニ非サルナリ(ゴールドシュミット、ヒンリックス、ブレデル、デルンブル
ヒ等既ニ之ヲ道破セリ)

第五說ハ保險ヲ以テ損害填補ヲ目的トスル契約ト爲スニ代ヘ之ヲ以テ一定ノ事故ニ因リテ生スル需要ヲ充足スルコトヲ目的トスル契約ナリトス(結論第一參照)此說ハ損害填補契約說ニ比シ一步ヲ進メタルモノト云フヘキモ而モ保險ノ經濟的觀念ヲ言明セルモノタルニ過キス各箇ノ生命保險ニ就テ觀ルニ何等需要ノ生セサル場合ト雖モ保險契約ノ存在スルコトヲ妨ケサルナリ

第六說ハ當事者カ保險ヲ爲ス目的又ハ動機ニ重ヲ置キ保險トハ保險契約者カ將來ニ於ケル需要ヲ確實ニ充足スル目的ヲ以テ保險者ヲシテ或給付ヲ約セシムル有價契約ヲ謂フモノトス(Hupka in Z. f. H. R. 66 S. 546 ff.)然レトモ各箇ノ保險ニ就テ觀ルニ必スシモ斯ノ如キ動機ヲ要件トスルモノト爲シ難キヲ以テ此新說モ亦完全ナル定義ヲ與フルモノト云フヘカラス

第七說ハ上述シタル諸說ニ反シ保險ヲ以テ單純ナル金額支拂ノ約束(Goldbergsprechung)ナリトシ保險トハ保險者カ特定ノ事故ノ發
 價額ヲ支拂フヘキ有價契約ヲ謂フモノトス (Faldmann in Z. f. H. R. 66 S. 546 ff.)
 此說ハ損害保險ノ根本觀念ヲ言明スルコトナク賭博其他ノ契約ト保險トヲ區

別スルニ足ラサルヲ以テ之ニ贊同スル者殆ト絶無ナリ

第八說ハ損害保險、生命保險ノ二種ノ契約ニ共通スル法律的定義ヲ下スコトヲ不能ナリトスルモノニシテエーレンベルヒハ最近ニ於テ保險契約トハ當事者ノ一方カ契約ニ定メラレタル絶對的若クハ時間上又ハ效力上不確定ナル事故ノ發生セル場合ニ之ニ因リテ生シタル損害ヲ賠償スルカ又ハ約定セラレタル金額若クハ年金ヲ支拂フヘキコトヲ有價ニ約スル獨立契約カ其當事者ニ依リ一定ノ計畫ニ從ヒテ多數的ニ爲サル場合ニ於ケル契約ヲ謂フト定義シ且例外トシテ海上保險ハ箇箇的ニ存在シ得ヘク又富籤契約ハ多數的ニ行ハルルモ保險ニ非ストセリ (Ehrenberg in Leipziger Zeitschr. 17. 161 ff.)立法例トシテモ獨逸保險契約法、瑞西保險契約法及ヒ埃太利草案ノ如キモ亦保險ノ總括的定義ヲ下スコトヲ敢テセス之ヲ學說ニ一任シタリ此エーレンベルヒノ定義ハ勿論誤レリトスベカラサルモ保險ノ根本觀念ヲ把握セサルノ結果新ナル種類ノ保險ヲ生シタル場合ニ於テ之ヲ保險トスヘキヤ否ヤノ標準ヲ與フルニ足ラサルノ憾ナシトセス

(二) 余ハ各箇ノ保險契約ニ適合スル定義トシテハエーレンベルヒノ二令ヲ
是認シ保險契約ノ根本觀念ヲ定メテ之ヲ他ノ契約ト分別スルノ點ニ於テハ
ビ又ハフブカ等ノ説ヲ是認スルモノナリ故ニ余ハ保險契約ニ對シ左ノ定義ヲ
與ヘントス保險契約トハ當事者ノ一方カ一定ノ不確定ナル事故ノ發生セル場
合ニ於テ之ニ因リテ生シタル損害ヲ填補スルカ又ハ一定ノ金額若クハ年金ノ
支拂其他之ニ類似スル給付ヲ爲スヘキコトヲ約スルニ因リテ成立スル有償契
約ヲ謂フ但此契約ハ營業トシテ爲サルルコトヲ要ス又一定ノ金額若クハ年金
ノ支拂其他之ニ類似スル給付ヲ目的トスル契約ニ付テハ事故ニ因リテ生シタ
ル需要ヲ充足スル爲メニ其給付ヲ爲スノ旨趣カ同種契約ニ通スル一般觀念ト
シテ存在スルモノナルコトヲ要ス

イ 保險契約ニ於テハ當事者ノ一方カ一定ノ不確定ナル事故ノ發生セル場
合ニ於テ或給付ヲ爲スヘキコトヲ約スルヲ要ス此事故即チ保險事故 (sicherungsfall) ハ或ハ其發生スルト否トニ於テ或ハ其發生ノ時期ニ於テ或ハ
其發生カ當事者ノ利害ニ及ホス結果ニ於テ不確定ノ要素ヲ含マサルヘカ

ラス損害保險ノ場合ニ於テハ其保險事故即チ所謂危險ハ其發生スルト否
トニ於テ不確定ナルコトヲ原則トス之ニ反シテ生命保險ノ場合ニ於テハ
上述セル三箇ノ何レノ場合ヲモ存スレトモ通常保險事故タル死ノ時期
不確定ナルモノナリ

ロ 保險事故發生セル場合ニ於テ當事者ノ一方ハ之ニ因リテ生シタル損害
ヲ填補スル義務ヲ負フコトアリ此種ノ保險契約ハ即チ損害保險契約タリ

ハ 保險事故發生セル場合ニ於テ當事者ノ一方ハ一定ノ金額又ハ年金ヲ支
拂其他之ニ類似スル給付ヲ爲ス義務ヲ負フコトアリ此種ノ保險契約ハ即
チ生命保險其他ノ人保險契約タリ我商法ハ生命保險契約ニ付キ一定ノ金
額ヲ支拂フコトノミヲ規定スレトモ(四二七年) 年金支拂ノ場合ヲ除外スルモ
ノト解スヘカラス又一定ノ金額又ハ年金ノ支拂ニ類似スル給付ヲ擧ケタ
ルハ疾病保險傷害保險等ニ於テ醫療藥劑等ノ給付ヲ約スル場合アルヘキ
ヲ以テナリ

ニ 保險契約ニ於テ上述セル給付義務ヲ負ヒタル當事者ノ一方ニ對シテ相

壽險契約
保費証券

手方ハ之ニ其報酬ヲ與フヘキコトヲ約スルヲ要ス故ニ保險契約ハ有價契
約ニシテ且雙務契約タリ而シテ此報酬ハ之ヲ保險料(Premium, prime, premium)
ト稱ス

ホ 保險契約ハ當事者雙方カ相互的給付ヲ約スルニ因リテ其效力ヲ生スル
モノナルヲ以テ諾成契約タリ保險者ハ保險證券ヲ發行スル義務ヲ負擔ス
レトモ此證券ハ契約ノ成立ヲ證明スルモノタルニ過キスシテ其成立自體
ニ必要ナルモノニ非ス又通常保險契約ヲ締結スルニハ保險申込書其他ノ
書類ニ依ルト雖モ是レ亦契約ノ成立ヲ確實ナラシムル爲メニ用キラルル
モノニシテ法律上契約ノ成立ニ書面其他ノ形式ヲ要スルモノニ非ヨ而シ
テ茲ニ一言スヘキハ實際上保險會社ノ約款ニ於テハ殆ト例外ナク規定ヲ
設ケ會社ノ責任カ保險料受領ノ時ニ始マルヘキモノトス其旨趣ハ契約ノ
效力カ保險料受領ノ時ニ發生スヘキコトヲ定メタルニ外ナラスシテ契約
ノ成立自體ハ意思ノ合致ノ時ニ在リト云フヘシ故ニ此約款ノ規定ハ保險
契約ヲ要物契約タラシムルモノニ非サルナリ

ア 保險契約ハ營業トシテ爲サルルコトヲ要ス其營業トシテ爲サルル場合
ニ於テノミ保險契約ハ商行爲ト爲リ商法ノ規定ノ適用ヲ受クヘシ(二六四、
九號)故ニ營業トシテ爲サルルモノハ保險契約ト同様ノ内容ヲ有スルモ
商法上ノ保險契約ニ非ス例ヘハ終身定期金契約(民六八九以下)ハ營業トシ
テ爲サルルトキハ年金保險トシテ一種ノ生命保險契約ナレトモ(第三章第
一節ノ二參照)箇簡的ニ行ハルルトキハ單純ナル民法上ノ終身定期金契約
タルニ過キサルナリ

上述セル如ク商法ハ保險契約ヲ營業的商行爲トシ其主體タル保險者ハ
商人タルヘキモノトス然レトモ外國ノ法制ハ必スシモ此點ニ於テ一致セ
ス例ヘハ獨舊商法(三七・三號)ハ保險契約ヲ絕對的商行爲ノ一ニ算シ又其
新商法ニ於テモ海上保險契約ハ營業トシテ爲サルルコトヲ要件トセサル
ナリ

ト 一定ノ金額又ハ年金其他之ニ類似スル給付ヲ目的トスル人保險契約ニ
付テハ其給付カ保險事故ニ因リテ生ゼシ需要ヲ充足スル爲メニ爲サルル

モノナル旨趣ノ存在スルコトヲ要ス保險契約ト賭博富籤等ノ契約トノ差
異ハ此點ニ在リ然レトモ此觀念ハ特定種類ノ保險契約ノ全體ニ通シテ存
在スレハ足レリトス箇箇ノ契約者カ契約ヲ結フニ當リテハ必スシモ其得
ヘキ給付ニ依リ保險事故ニ因テ生シタル需要ヲ充足セントスルノ旨趣ヲ
以テスルコトヲ要セサルナリ

チ 保險契約ハ上述セル如ク一種ノ有價的諾成契約ナレトモ他ノ諾成契約
ノ何レノ種類ニモ屬スルモノニ非スシテ一種獨立ノ種類ノ契約 (contractus
sui generis) タリ故ニ賣買ニ於テ其附款トシテ賣主カ運送ノ危險ヲ引受クヘ
キコトヲ約シ運送ニ於テ運送人カ運送品ノ滅失毀損ニ付キ一切ノ責ニ任
スヘキコトヲ約スルノ類又ハ保證ノ如キ擔保契約ノ類ハ之ヲ保險契約ト
區別セサルヘカラス或ハ保證カ有價ナルトキハ信用保險ト同一内容ノ契
約ナリト云フ者アレトモ (Jhrendberg in Leipziger Zeitschr. I S. 172) 不當ノ見解
タルヲ免レス保證ハ損害填補ヲ目的トスル契約ニ非スシテ(傳)口保證義務
ノ負擔ヲ目的トスルモノナレハナリ (Roelli, Komm. N. 27) 然レトモ保險契約

保險契約ノ
中ヨリ
意義中
排斥ス
ヘキ
觀念

ハ必スシモ他ノ契約ト結合シテ同時ニ行ハルルコトヲ妨ケス新聞雜誌ノ
出版業者カ購讀者ノ傷害保險ヲ爲ス如キ場合(所謂 Abonnementversicherung)ニ於
テ其保險契約カ單ニ營業ノ爲メニスルモノト觀ルヘキトキハ商法上ノ保
險ニ非スト雖モ之ヲ以テ營業トシテ爲スモノ即チ一箇獨立ノ所得ノ淵源
トスル旨趣カ存在スルモノトセハ商法上ノ保險タルコトヲ妨ケサルナリ
(三) 以上保險契約ノ意義及ヒ性質ノ大體ヲ説明シタリ此他學者ノ保險契約ノ
性質トシテ説明セルモノ少カラスト雖モ其多クハ無用ニ非サレハ則チ誤謬ノ
觀念タリ

イ 保險契約ハ射倖契約 (aleatorischer Vertrag, contrat aleatoire, aleatory contract) ナ
リトハ通常説明セラルル所ニシテ各國法典ノ之ヲ規定スルモノ亦少カラ
ス(佛民一九六四、普國法一編一章五四六、伊民一七〇二、奧民一二六九、舊民
法財產取得編一五七、一五九等)然ルニ之ニ反シテ保險契約ハ射倖契約ニ非
ストシ保險者ハ一定ノ數理的基礎ニ依リ算出セラレタル保險料ヲ收メテ
保險ヲ爲スモノニシテ毫モ冒險的射倖的ノ觀念ヲ存セストスル者アレト

モ此說ハ寧ロ誤レリ各箇ノ契約ニ就テ觀察スレハ保險ノ射倖的性質ヲ有
スルコトヲ否認スヘカラス但射倖契約ナル一種ノ契約ヲ認メ之ニ付テノ
規定ヲ有スルニ非サル我民法ノ下ニ於テハ保險ヲ射倖契約ナリト云フモ
何等ノ實益ナキナリ

ロ 保險契約ハ通常善意(bona fidei)ノ契約又ハ最大善意(maximae fidei)ノ契約
ナリト説明セラル蓋シ保險ハ當事者ノ最大誠意ヲ要件トスル契約ナルヲ
以テ法律ハ告知義務ニ關スル規定三九九ノ二、四二九等ヲ設クルコトヲ指
スモノナリ然レトモ最大善意ノ契約ナル法律行為ノ範疇ハ民法上別ニ認
メラレタルモノニ非サレハ此説明モ亦無用タルコトヲ免レス

ハ 保險契約ハ時ニ條件附(bedingt, conditionnel, conditional)ノ契約ナリト説明
セラルルコトアリ然レトモ此説明ハ誤レリ保險契約ニ因リテ生スル保險
者ノ給付ハ多クノ場合ニ於テ不確定ナル條件ニ繫ルモノナレトモ保險契
約自體ハ完全ニ效力ヲ發生セルモノニシテ決シテ條件附ノ契約ニ非サル
ナリ

第二節 保險ノ種類

第一款 營利保險ト相互保險

保險ノ種類
營利保險ト
相互保險ト
經濟上ノ觀
察

(一) 營利保險 (Versicherung gegen Prämie, assurance à prime) トハ保險營業者カ營利ノ
目的ヲ以テ他人ト保險契約ヲ締結スル場合ニ於ケル保險ヲ謂ヒ相互保險 (Vere-
sicherung auf Gegenseitigkeit, assurance mutuelle, mutual insurance) トハ營利ノ目的ヲ以テ
保險ヲ營業トスル者ナク保險ヲ付セントスル者カ直チニ團結シテ相互的ニ保
險ヲ爲ス場合ニ於ケル保險ヲ謂フ相互保險ニ於テハ各關係者カ同時ニ保險者
兼被保險者タリトハ即チ此關係ヲ通俗的ニ約言セルモノニ外ナラズ
營利保險ト相互保險トノ間ニ於テハ其經濟上ノ觀念ヨリ見テ大差アリキエト
ハ既ニ一言セル所ナリ(緒論第一參照) 尤大ナル被保險者ノ團體ヨリ被保險者ト
キハ其中心ニ保險契約ノ締結ニ因リテ利益ヲ獲得セントスル保險者ノ命存ス
ルト否トハ別ニ大ナル相違ヲ感セシメス況ヤ近時ノ保險株式會社就中生命保
險株式會社ニ於テハ概ネ利益配當附ノ契約ヲ締結シ其事業ヨリ生スル利益ノ

大部分ハ之ヲ保險契約者ニ拂戻スヲ以テ事實上多ク相互保險ノ場合ト異ル所
ナキニ於テヲヤ又他ノ一方ニ於テ外國法中相互保險會社カ一定ノ保險料ヲ徵
收シテ社員以外ノ者ヲ保險スルコトヲ認ムルモノアリ我保險業法ハ斯ノ如キ
保險ヲ許サスト雖モ有限責任ノ相互保險會社ヲ認メ現今實際ニ存在スル相互
會社ハ皆有限責任タリ是等ノ相互會社ニ於ケル社員ハ其約シタル保險料ヲ超
エテ何等ノ義務ヲ負フコトナケレハ事實上多ク利益配當附ノ營利保險ノ場合
ト異ラス上述セルカ如キ營利保險ニシテ相互保險ニ近接シ又ハ相互保險ニシ
テ營利保險ニ類似スルモノハ學者之ヲ混合保險會社 (gemischte Versicherungs-Ver-
ein oder Gesellschaft, mixed company) 又ハ混合組織 (gemischte Organisation) ト稱ズ混合
組織ハ殊ニ生命保險ニ付キ盛ニ行ハルルヲ以テ營利保險ト相互保險トノ間ノ
經濟上ノ差異ハ殆ト言フニ足ラサルナリ
(二) 相互保險ノ法律上ノ性質ニ付テハ從來ノ學說ハ必スシモ一定セス或ハ之
ヲ通常ノ保險契約ト同視スル者アレトモ其不可ナルヤ言フ埃タス何トナレハ
保險加入者ハ相互保險團體ノ團體員トシテ團體的ノ權利義務例ヘハ業務ニ參

與スル權利ヲ有スル者ナルヲ以テナリ或ハ團體加入契約及ヒ保險契約ノ并立
セルモノト解スル學者アレトモ團體的關係ト保險關係トハ分離シテ之ヲ觀察
スルコトヲ得ヘカラス保險加入者カ團體ニ加入スルハ保險關係ヲ發生セシム
ルコトヲ唯一ノ目的トス保險關係ハ實ニ團體關係ノ内容ヲ成スモノニシテ保
險加入者ハ團體外ノ第三者トシテ保險關係上ノ權利義務ヲ有スルモノニ
故ニ獨逸ニ於テハ帝國裁判所ハ千八百六十八年ノ組合法 (Genossenschaftsgesetz) ノ
解釋トシテ相互保險會社ノ社員ノ權利ハ社員タル資格ト分離スヘカラサルモ
ノニシテ會社ニ加入スル一箇ノ行為ニ因リテ成立スルモノニ外ナラスト
セリ (R. G. 11 S. 178 ff., Urf. v. 20 Mai 1884) 千九百一年ノ獨逸私營保險事業法理由書
モ亦其第二十條ノ理由ニ於テ此說ヲ採リ同法中ニハ相互會社ト社員トノ間ノ
保險的關係ヲ指示スルニ付キ故ラニ保險契約ナル語ヲ用キシテ之ヲ保險
關係 (Versicherungsverhältnis) ト稱シ其社員關係ト離レテ別ニ保險契約關係ノ存在ス
ルニ非サル意味ヲ示シタリ故ニ同法ノ解釋トシテハ相互保險關係ハ相互會社
及ヒ社員間ニ於ケル社員關係ノ一部ニシテ會社加入ノ行為ニ因リテ發生スル

モノト論セラレ他ニ異説アルコトナシ (Werner, Der Versicherungsverein auf Gegenseitigkeit § 20; Mewers in Z. f. H. R. 43 S. 565 ff.; Deybock, Das Reichsgesetz u. d. privaten Versicherungsunternehmungen § 20; Rehm, Gesetz u. d. priv. Versicherungsunternehmungen § 20. 志田博士内外論叢三卷六〇七頁以下)

我保險業法ノ規定ニ依レハ相互保險事業ハ法人タル相互保險會社ニ非サレハ之ヲ營ムコトヲ得ヘカラス而シテ社員關係ヲ存在ハ法律上保險關係ノ存在ヲ條件トス(同法二〇三〇三五五六)故ニ我國法ノ解釋トシテモ亦相互保險關係ハ社團法人ト其社員トノ間ノ社員權關係ノ一部ニシテ一方的ノ會社設立行為又ハ設立後ノ會社ニ加入スル一種ノ入社契約ニ因リテ發生スルモノト解スヘキナリ(註一)

相互保險ニ對スル商法ノ適用

(註一) 社員權關係カ契約ヨリ生スル債權關係ト異ルモノナルコトニ付テハ拙著「人法人及物」五九頁及ヒ七五頁以下ヲ參考スヘシ又會社設立行為ノ性質ニ付テハ拙著私法論文集二卷所載「會社設立行為性質論」ニ又入社契約ノ性質ニ付テハ同書所載「入社契約論」ニ之ヲ詳論セリ

(三) 上述セル如ク相互保險關係ハ保險契約ヨリ生シタル通常ノ債權債務ノ關

係ニ非スシテ社團法人ノ内部ニ於ケル社員權關係ニ外ナラス故ニ相互保險ハ前節ニ述ヘタルカ如キ意義ニ於ケル保險契約ニ非スシテ商法中保險契約ニ關スル規定ハ當然之ニ適用セラレヘキモノニ非ス然レトモ法律ハ特ニ規定ヲ設ケ保險ニ關スル商法ノ規定ハ性質ノ許ス限ハ相互保險ニ一般的準用アルモノトセリ(四一八四三三六五三)保險業法カ保險契約又ハ保險契約者等ノ語ヲ營利保險ト相互保險トニ共通ナル規定中ニ使用シ又相互會社ノ定款約款等カ是等ノ語ヲ襲用セルハ相互保險カ法律上ニ於テ保險契約ニ非サルモ事實上全然之ト同視セラレルニ因ルモノナレハ之ヲ以テ眞ニ保險契約ノ存在スルモノト誤解スヘカラス

第二款 損害保險ト人保險

(一) 我商法ハ損害保險 (Schadensversicherung) ト生命保險トノ類別ヲ採ル(二八四四二七)其意義ノ大略ハ既ニ之ヲ前節ニ述ヘタリ然レトモ此類別ハ周到ナルモノニ非ス何トナレハ生命保險以外ニ於テ一定ノ金額其他ノ非損害填補的給付

損害保險ト人保險

總說

總論 保險ノ種類

三二
ヲ約スル保險アルヘキヲ以テナリ故ニ獨逸學者中損害保險ニ對シテ定額保險 (Summenversicherung) ヲ對立セシムルモノ多シ即チ定額ノ給付ヲ目的トスル保險契約ヲ指稱スルノ意ナリ余ヲ以テ之ヲ觀ルニ損害保險ト定額保險トノ類別モ亦完全ナルモノト云ヒ難シ例ヘハ疾病、傷害等ノ保險ニ於テ一定ノ範圍内ニ於ケル入院料及ヒ休業中ノ給料ヲ支拂フ場合ノ如キハ之ヲ定額保險ト云フヘカラス而モ是等ノ給付ハ正確ナル意義ニ於ケル損害填補中ニモ屬スルモノト解シ難キヲ以テナリ

損害保險ニ對シテ人保險 (Personenversicherung) ヲ對立セシムルモノアリ即チ獨逸保險契約法第一條ハ損害保險ニ對シテ人保險ナル語ヲ用キ瑞西保險契約法ハ總則ノ外損害保險ト人保險トニ分チテ特別規定ヲ設ケタリ然レトモ損害保險ハ保險者ノ給付ノ方法ヨリ來レル語ニシテ人保險ハ保險事故ノ客體ヨリ出テタル語ナルヲ以テ此對立ハ稍學理的ナラサルノ憾ナシトセス是ヲ以テ學者中人保險ニ對シ物保險 (Sachversicherung) ヲ對立セシムル者少カラス或ハ物保險ナル語ノ狹隘ナルヲ忌ミテ貨財保險 (Vaterversicherung) ト云ヒ有體物以外ニ於テ

損害保險中
各種保險
殊ニ責任保險

各種ノ經濟的貨物ノ保險ヲ含マシムルコトアリ余ハ物保險又ハ貨財保險ニモ亦語弊アルヨリ觀テ損害保險ト人保險トノ類別ノ寧ロ實際ニ適合セルモノヲ採用セント欲ス

(一) 損害保險ノ範圍ハ極メテ廣濶ニシテ又續新規定ノ保險ヲ生ス我商法ハ火災保險、運送保險及ヒ海上保險ニ付キ特別ノ規定ヲ設ケタレトモ此他ノ種類ヲ認めサルノ旨趣ニ非サルハ言ヲ埃タス今此以外ニ於テ行ハルル損害保險中ノ主要ナルモノヲ舉クレハ農業關係ニ於テ雹害保險 (Hagelversicherung, assurance contre la grêle, hail-storm insurance) 霜害保險 (Frostschadenversicherung, assurance contre la gelée, frost insurance) 及ヒ家畜保險 (Viehversicherung, assurance contre la mortalité des bestiaux, live stock insurance) アリ物品ニ付テ硝子保險 (Glasversicherung, assurance contre le bris de glaces, glass insurance) 水管保險 (Wasserleitungsvericherung, water-pipe insurance) 水管破損ヨリ生スル家財ノ損害保險、機關汽罐保險 (Maschinenversicherung, machine insurance, Dampfesselversicherung, boiler insurance) 盜難保險 (Diebstahlversicherung, assurance contre le vol, burglary insurance) 等アリ其他ノ損害ニ付テハ得意先ノ資力ニ關

信用保險 (Kreditversicherung, assurance contre les faillites et les risques commerciaux, credit insurance) アリ被備者ノ私消其他ノ不誠實ニ對スル保證保險 (Fidantversicherung, Versicherung gegen Veruntreuung, guarantee insurance, fidelity insurance) (我邦ノ所謂信用保險)アリ賃貸セントスル家屋ノ賃借人ナキ場合ニ關スル空屋保險 (Mietverlustversicherung)アリ償還抽籤不當籤其他ノ事由ニ因ル有價證券ノ下落ニ對スル有價證券保險 (Wertpapierversicherung, Kursverlustversicherung)アリ自動車ニ付テ生スル種ノ損害ニ關スル自動車保險 (Automobilversicherung, automobile insurance)アリ其他一一枚舉ニ遑アラス〔註一〕

〔註一〕我邦ノ實際ニ行ハルル損害保險ハ火災保險、運送保險、海上保險、信用保險、自動車保險、機關汽罐保險ニ過キサレトモ該保險ノ種類ハ漸次増加シツツアリ

損害保險中一種特異ノ地位ヲ占ムルモノハ責任保險ナリ責任保險 (Haftpflichtversicherung, liability insurance)トハ被保險者カ第三者ニ對シ一定ノ給付ヲ爲スヘキ責任ヲ負擔スルニ至リタル場合ニ於テ其損害ヲ填補スルコトヲ目的トスル保險契約ヲ謂フ此種ノ保險ハ輒近發生シタルモノニシテ主トシテ事業主カ其

被用者ノ事業上被ムリタル災害ヲ賠償スル義務ヲ負フノ結果之ニ基キテ生スル損害ヲ保險ニ付スルニ至リタルニ因リテ發達セルモノトス又外國ニ於テハ鐵道其他ノ危險ナル事業ヲ營ム者ニ重大ナル損害賠償義務ヲ負ハシムルヲ以テ責任法 (Haftpflichtgesetz)ノ規定ニ依ル此關係ニ付テモ該保險ノ必要ヲ感スルナリ此他動物占有者ノ責任、工作物占有者ノ責任(民七一一七、七一一八)等モ亦之ヲ保險ニ付スルコトアルヘシ而シテ責任保險ノ目的ハ必スシモ法律上直接ニ生スル責任ノミニ限ラス契約ニ因リテ責任ヲ負フニ至ル場合ヲモ包含スルモノタリ例ヘハ身許保證契約ニ因リテ生シタル保證義務、賣買契約ニ因リテ生シタル瑕疵擔保責任ノ如キ是ナリ

責任保險ハ火災保險、運送保險等通常ノ損害保險ニ比スレハ著シキ特徴ヲ有ス即チ其保險事故ト觀ルヘキモノハ被保險者カ法律上ノ義務ヲ負擔セルコトニアレトモ其義務ヲ負擔スルニ至ルハ第三者ニ損害ヲ被ムラシメタル一因ノ事故アルニ因ルモノナレハ責任保險ニ付テ危險ノ測定ヲ爲スニハ必スヤ此間接的ノ保險事故トモ稱スヘキ危險ヲ基礎トセサルヘカラス尙ホ詳密ニ論スレ

ハ被保險者ノ責任ノ發生自體ヲ保險事故ト觀ルハ必スシモ正確ナラス責任發生スルモ之ヲ履行スル必要ナキニ至ルコトアリ又他ノ一方ニ於テ責任ナキモ尙ホ訴追ヲ受ケ損害ヲ生スルコトアレハナリ是ヲ以テ學者或ハ責任保險ヲ一種特異ノ保險種類トスルモノアレトモ獨逸及ヒ瑞西ノ新保險契約法ハ其ニ之ヲ損害保險ノ一種ト爲セリ(獨一四九以下、瑞八一)

參考書——Georgii, Haftpflichtversicherung im Entwurf eines Gesetz über den Versicherungsvertrag.

(三) 人保險中ノ最モ主要ナルモノハ生命保險ナリ生命保險中死亡ノ場合ニ保險金額ヲ支拂フヘキモノヲ死亡保險(Todesfallversicherung, assurance en cas de décès)ト云ヒ一定年齢マテ生存スル場合ニ保險金額ヲ支拂フヘキモノヲ生存保險(Erlebensfallversicherung, assurance en cas de vie, pure endowment)ト云ヒ又二原因ヲ併セ認ムルモノ即チ通常ノ養老保險ノ類ヲ混合保險(Gemischte Lebensversicherung, assurance mixte, endowment insurance)ト云フ

生命保險以外ノ人保險ノ重ナルモノハ傷害保險(Unfallversicherung, assurance con-

人保險中ノ各種保險

tre les accidents, accident insurance)〔註一〕疾病保險(Krankenversicherung, sickness insurance) 癱疾保險(Invaliditätsversicherung, invalide insurance) 産兒保險(Mutterschaftversicherung) (出産ノ場合ニ保險金ヲ支拂フモノト死産ノ場合ニ支拂フモノトアリ) 徵兵保險(Militärdienstversicherung)等アリ〔註二〕此最後ノ徵兵保險ハ生存保險ニ類似セルモノナレトモ單ニ一定年齢ニ達シタルコトノミヲ保險事故ト爲スモノニ非サルヲ以テ嚴格ニ解スレハ商法第四百二十七條ノ規定ニ適合スルモノト云フヘカラス

〔註一〕 傷害保險ニ關スル參考書トシテハHiesland, Grundzüge der privaten Unfallversicherungアリ

〔註二〕 我邦ニ於テ實際ニ行ハルル人保險ハ生命保險ノ外傷害保險及ヒ徵兵保險ノ二種ニ止

上述セル各種ノ人保險ハ一契約ニ併合シテ締結セララルコトモ之アリ例ヘハ傷害保險ニ於テ傷害ニ基因スル死亡ノ場合ニ一定ノ金額ヲ支拂フヘキコトヲ約スルハ生命保險ノ觀念ヲ併有セルモノト云フヘシ

(四) 損害保險契約ニ付テハ其總則ノ規定アルヲ以テ火災、運送、海上ノ各 險ニ屬セサルモノト雖モ之ニ關スル準據法ヲ存スルモノト云フヘシ

生命保險以外ノ人保險以準據法

おれんねんイキカ
あつたしるふ

陸上保險
海上保險

法ハ損害保險ニ對立セシムルニ生命保險ヲ以テシタレハ生命保險ニ非サ
保險ニ關シテハ其準據法ヲ存セス是ニ於テ平斯ノ如キ保險ハ保險ニ非ス從
之ヲ事業トスルモ保險事業ニ非ストスル者アレトモ(大審院民事判決録一一輯
四七五頁以下)甚シキ認見ナリ是等ノ人保險ハ保險ナレトモ商法カ之ニ關シテ
別ニ規定ヲ設ケサリシモノト觀ルヲ正當トス故ニ商法ノ解釋上生命保險及ヒ
損害保險ノ規定中或モノハ之ニ類推適用セラルコトアルヘク又保險業法ノ
解釋上ニ於テモ各箇ノ場合ニ就キ其生命保險及ヒ損害保險ニ關スル規定ヲ類
推適用スヘキナリ立法論トシテハ余ハ我商法カ保險契約法全體ニ關スル總則
ヲ設クルコト獨瑞二國法ノ如クナラサリシヲ遺憾トス

第三款 陸上保險ト海上保險

陸上保險(Binnenversicherung, assurance terrestre)ト海上保險ニ對シテ陸上ノ各種
ノ保險ヲ總稱スルモノニシテ海上保險(Seevericherung, assurance maritime, marine in-
surance)トハ海上ノ船舶ノ保險其他ノ運送保險ヲ謂フ是レ亦損害保險ノ一種タ

個別保險
集合保險
特別保險
總括保險

陸上保險ト海上保險トノ類別ハ沿革上重大ナル意味ヲ有シタルモノニシテ
諸國商法中海上保險ニ關スル規定ノミヲ爲セルモノ多キコトハ既ニ述ヘタル
所ナリ(緒論第三ノ四參照我商法モ亦陸上保險ハ其第三編ニ海上保險ハ其第五
編ニ之ヲ規定セリ)

第四款 個別保險ト集合保險及ヒ特別 保險ト總括保險

個別保險(Einzelversicherung)トハ各箇ノ物又ハ各箇ノ人ヲ目的トスル保險ヲ謂
ヒ集合保險(Kollektivversicherung)トハ物又ハ人ノ集合ヲ目的トスル保險ヲ謂フ例
ヘハ數箇ノ家財ノ火災保險及ヒ一工場内ノ職工ノ傷害保險ノ如シ集合保險ニ
於テハ一箇ノ保險アルノミナレハ各箇ノ目的ニ付キ同時ニ數箇ノ保險契約カ
成立シタル場合ト之ヲ區別セサルヘカラス而シテ事實上箇箇ノ場合ニ於テ其
集合保險ナルカ又ハ數箇ノ保險契約ノ集合ナルカヲ決定スルニハ當事者ノ責

總論 保險ノ種類

思ヲ解釋シテ之ヲ爲スノ外ナキナリ尙ホ集合保險ニ付テハ獨逸保險契約法第五十四條並ニ瑞西保險契約法第七條及ヒ第三十一條ニ特別規定アリ就テ看ルヘシ

集合保險ト區別スヘキハ一般保險又ハ總括保險 (General-oder Pauschal-Versicherung) 是ナリ總括保險ニ於テハ其保險ノ目的タル各箇ノ物若クハ人ニハ常ニ移動アルヘキモノトス其重ナル場合ハ通常繼續保險 (laufende Versicherung, assurance souscrits a abonnement) ト稱セラルルモノニシテ例ヘハ運送人カ其運送スル物品ニ付キ豫メ一定ノ條件ノ下ニ概括的ノ運送保險契約ヲ爲シ保險ノ目的物ハ各箇ノ運送毎ニ特定セラルルカ如キヲ謂フ信用保險、倉庫營業者ノ爲ス火災保險 (所謂日歩保險) 又ハ再保險等ニ付テハ此方法屢行ハル尙ホ此種ノ保險ニ付テハ海上保險ニ關シ後ニ詳説スル所ヲ參考スヘシ(第二章第四節第四款)

繼續保險ハ保險契約ナルカ又ハ該契約ノ豫約タルニ過キスシテニ付キ別ニ保險契約アルモノト解スヘキカニ付テハ多少ノ疑ナキニ非ス然レトモ通常ノ場合ニ於テハ之ヲ一種ノ單一ナル保險契約ト看做シ各箇ノ目的ニ

付キ保險關係カ生スルハ其目的ノ特定セル時ニ在リト解スルヲ正當ト爲スヘシ (Ehrenberg, Versicherungsrecht S. 287 ff., S. 406 ff.; Sieveling, Seeverversicherungsrecht § 817; Moldenauer, Die laufende Versicherung) 總括保險ニ對シテ通常ノ保險ヲ特別保險 (Spezialversicherung) ト稱スルコトアリ

第五款 元受保險ト再保險

元受保險ト再保險

總説

(一) 再保險 (Rückversicherung, reinsurance, re-insurance) トハ一ノ保險者カ引受ケタル保險契約上ノ責任ノ全部又ハ一部ヲ他ノ保險者ニ保險セシムル契約ヲ謂フ再保險ニ對シテ第一ノ保險契約ヲ元受保險 (Hauptversicherung) ト云フ

〔註一〕元受保險ナル語ハ大正三年法律第四十四號戰時海上保險補償法ニ於テ之ヲ用キヨリ從來ハ學者之ヲ原保險ト稱スルヲ常トス尙ホ該法律ニ付テハ拙著私法論文集二卷所載戰時海上保險補償法ニ付テテ参照スヘシ

(二) 再保險ノ法律上ノ性質ニ付テハ議論一定セス或ハ之ヲ組合契約ト觀ルモノアリフョグトハ超過額保險〔註一〕ニ付テ極力此説ヲ主張シ (Voigt, Seeverv. recht § 58) 獨逸帝國裁判所亦之ニ從ヘリ (R. G. 20 Nr. 11) 然ントモ此説ハ再保險

再保險ノ法律上ノ性質

總論 保險ノ種類

ノ經濟上ノ作用ト法律上ノ性質論トヲ混同セルノ嫌ナキヲ得ス再保險モ亦保險契約ノ一種タルヤ明白ナリ (Ehrenberg, Die Rückversicherung § 3; Derselbe, Das künftige Rückversicherungsrecht S. 8 ff.)

〔註一〕超過額保險ハ海上保險ノ再保險ニ付テ生スルモノトス後ニ之ヲ詳説スヘシ(第二章第四節第四款ノ四参照)

再保險ヲ保險契約トスル論者中ニ在テモ或ハ之ヲ以テ元受保險トシテ保
險契約ト爲スモノアリ (Malss in Z. f. H. R. 13 S. 506; Porter, Law of Ins. p. 292) 然
トモ此説モ亦再保險ノ經濟上ノ性質ヲ法律論ノ材料トスルモノニシテ之ヲ採
ルコトヲ得ヘカラス例ヘハ火災保險ノ再保險ヲ營業ト爲スニハ火災保險業ト
同一ノ經營ニ依ルヘク生命保險ノ再保險ヲ營業トスルニハ生命保險業ト同一
ノ基礎ニ據ルヘシト雖モ兩者ハ孰レモ元受保險者ノ責任ヲ目的トスルモノニ
シテ其私法上ノ性質ハ同一ナリト云ハサルヘカラス

獨逸多數ノ學者ハ再保險ヲ以テ責任保險ノ一種ニシテ損害保險ニ屬スルモノトス (Lewis, Versicherungsrecht S. 111 ff.; Ehrenberg, Das künftige R. V. R. S. 9; Po-

gründung zu § 186) 此説ニ對シテ或ハ責任保險ノ目的タル責任ハ單純ナル契約
上ノ給付義務タルヘカラスニ再保險ノ目的タル元受保險者ノ給付義務ハ純
然タル契約上ノ給付義務ナルヲ以テ再保險ヲ責任保險ノ一種ト觀ルハ不可ナ
リト論スル者 (Gerhard, Hagens, Manes, S. 590 ff.) アレトモ多ク傾聽スルニ足ラス
我保險業法改正法ハ其第四條ニ於テ同一會社カ生命保險ト損害保險トヲ併セ
營ムコトヲ得サル旨ノ法文ニ「生命保險ヲ目的トスル會社ハ生命保險ノ再保險
ヲ爲スコトヲ得」トノ但書ヲ附加セリ是レ明カニ再保險ヲ損害保險ト觀察セル
モノト解セサルヘカラス〔註二〕但商法第六百七十四條ハ海上保險ノ再保險ニ付
テモ同シク海上保險ニ關スル規定ノ適用アルコトヲ前提トセルモノノ如シ(獨
商七七八、七七九參照)

〔註二〕再保險ノ性質ニ付テハ拙著私法論文集一卷六五五頁以下及ヒ之ニ引用セル論著ヲ參照スヘシ

〔三〕再保險ノ私法上ノ性質ハ上述セル如ク責任保險トシテ損害保險ノ範疇ニ屬スルモノト云フヘシ然レトモ再保險ハ元受保險ハ存在ヲ前提トスルモノニ

再保險ニ適用セラルヘキ法規

總論 保險ノ種類

Ripert, Droit maritime II n. 2373) 但此場合ニ於テ再保險者カ其元受保險者ニ對抗
スルコトヲ得ヘカリシ事由ヲ以テ請求者ニ對抗シ得ヘキハ勿論ナリ

保險契約ノ
關係者

第三節 保險契約ノ關係者

(一) 保險契約ノ關係者 (Versicherungsinteressenten) ノ範圍ハ保險契約ノ當事者ト同
一ナラス當事者以外ニ於テモ該契約ノ關係者タルモノアリ

保險契約ノ
關係者ノ範圍

保險契約ノ當事者ハ保險者 (Versicherer, assureur, insurer) 及ヒ保險契約者 (Versiche-
rungsnahmer, preneur d'assurance) ナリ保險者トハ保險事故發生ノ場合ニ於テ損害ノ
填補其他ノ給付ヲ爲ス義務ヲ負フ者ヲ謂ヒ保險契約者トハ保險者ニ對シ保險
料ノ支拂ヲ爲ス義務ヲ負フ者ヲ謂フ

保險關係者ニシテ保險契約ノ當事者ニ非サル者ニ被保險者アリ被保險者

(Versicherter, assuré, insured) トハ損害保險ニ於テハ所謂被保險利益ノ主體トシテ損
害ノ填補ヲ受クヘキ者ヲ謂フ通常ハ保險契約者ト被保險者トハ同一人ナルモ
他人ノ爲メニスル保險ニ於テハ別人タリ又生命保險ニ於テ被保險者 (Derjenige,

auf dessen Person die Versicherung genommen ist) トハ之ニ反シテ其人ノ生死ニ關シ保

險カ付セラルル者ヲ謂フ故ニ生命保險ノ被保險者ハ保險ノ目的タルニ過キス

シテ被保險者トシテ何等ノ權利義務ヲ有スルコトナシ而シテ被保險者ハ保險

契約者ト同一人タルヲ常トスルモ異人タルコトヲ得ルヤ論ヲ埃タス法律ハ他

人ノ生命ノ死亡保險ニ付キ特ニ規定ヲ設ケタリ(第三章第四節參照)

生命保險契約ニ於テ保險者ヨリ保險金額ヲ受取ルヘキ者ハ通常之ヲ保險金

受取人 (Bezugsberechtigter 瑞西法ニテハ Begünstigter) ト云フ保險金受取人ハ保險契

約者ト同一人タルコトアリ又異人ナルコトアリ其異人ナルトキハ即チ他人ノ

爲メニスル生命保險タリ而シテ此他人ノ爲メニスル生命保險ハ保險契約者カ

他人ヲ被保險者トシテ生命保險契約ヲ締結スル場合ト之ヲ混同スヘカラス他

人ノ爲メニスル生命保險ニ於テハ其他人カ被保險者タルコトアリ保險契約者

カ被保險者タルコトアリ又或ハ第三者カ被保險者タルコトアリ換言スレハ生

命保險ニ於ケル保險契約者被保險者及ヒ保險金受取人ハ或ハ同一人ナルコト

アリ或ハ二人ナルコトアリ或ハ三人ナルコトアリ其二人ナル場合ニ於テモ或

ハ保險契約者ト被保險者トカ同一人タルコトアリ或ハ被保險者ト保險金受取人トカ同一人タルコトアリ或ハ保險契約者ト保險金受取人トカ同一人タルコトヲ得ヘキナリ

損害保險契約中火災保險ニ付テハ法律ハ特別規定ヲ以テ被保險者ニ非サル保險ノ目的物所有者カ直接ニ保險者ニ對シテ損害填補ヲ請求スル權利ヲ有スルコトヲ認メタリ(四二二)故ニ此者モ亦保險契約ノ關係者ト云フコトヲ得ヘシ
(二) 保險契約ノ當事者タルヘキ者ノ資格ニ付テハ私法上制限ナシ故ニ自然人タルト法人タルト能力者タルト無能力者タルト問ハス保險者又ハ保險契約者タルコトヲ得ヘシ然レトモ保險業法ハ免許ヲ受ケタル株式會社若クハ相互會社又ハ外國保險業者ニ非サレハ保險事業ヲ營ムコトヲ得サル旨ヲ定ムルカ故ニ業一、二適法ニ保險者トシテ保險契約ヲ締結スルコトヲ得ヘキ者ハ免許ヲ受ケタル保險株式會社又ハ外國保險業者ニ限ルモノトス但此以外ノ者カ保險契約ヲ締結スルモ苟モ營業トシテ之ヲ爲ス以上ハ私法上有效ナル保險契約アリ(商二六四九號唯行為者ニ對シテ罰金刑ノ制裁アルノミ業九七)

保險契約關係者タルヘキ者ノ資格

損害保險ニ於ケル被保險者タルヘキ者ノ資格ニ付テモ何等ノ制限ナシ然レトモ生命保險ノ被保險者ハ(自然人ニ限ルヘキコト當然ナリ而シテ苟モ自然人ナルトキハ他ニ法律上ノ制限ナク唯事實上被保險者タルヘキ者ノ年齢ニ制限アルノミ尙ホ小兒保險(Kinderversicherung)ニ付テハ種種ノ立法論アリ立法例トシテハ獨逸保險契約法第一百五十九條第三項ヲ參照スヘシ(Vergl. Berichte des V. internationalen Kongresses für Versicherungswissenschaft I S. 1 ff., III S. 91 ff.)

保險金受取人タルヘキ者ノ資格ニ付テモ亦何等ノ制限ナク其法人タル場合ヲモ想像スルコトヲ得ヘシ

(三) 保險契約ノ關係者ハ各一人ナルヲ常トス然レトモ數人カ共同シテ保險契約ヲ締結シ共同ノ保險者又ハ共同ノ保險契約者タルコトアリ又數人カ保險ノ目的ノ共有者タル場合ニ共同シテ被保險者タルコトアリ又數人カ共同ノ保險金受取人タルコトアリ一ノ生命保險契約ニ於テ數人ノ被保險者アルコトモ亦絶無ニ非ス(第三章第一節ノ二參照)

數人カ共同シテ一保險契約ノ保險者タル場合ニ於テ保險契約ハ保險者ノ爲

數人ノ保險契約關係者

メニ商行爲タル行爲ナルヲ以テ數人ノ保險者ハ連帶シテ其債務ヲ負擔スヘシ之ニ反シテ數人カ共同ノ保險契約者タル場合ニ於テハ保險契約カ其一人又ハ全員ノ爲メニ附屬的商行爲拙著商行爲法第一章第一節第四款參照タルトキニ限リ數人ノ保險契約者ハ連帶シテ其債務ヲ負擔スヘキモノトス(二七三・一民四二七參照)

四 他人ノ爲メニスル保險契約(Versicherung für fremde Rechnung, assurance pour compte d'autrui)トハ自己ノ爲メニスル通常ノ保險契約 (Versicherung für eigene Rechnung, assurance pour compte propre) ニ對シ保險契約者カ他人タル被保險者又ハ保險金受取人ノ爲メニスル保險契約ヲ謂フ外國學者ノ所謂他人ノ爲メニスル保險ハ主トシテ損害保險ニ付テ之ヲ謂フモノニシテ他人ヲ保險金受取人トスル生命保險 (Lebensversicherung mit Angabe eines leibgeberechtigten Dritten, Lebensversicherung zu Gunsten eines Dritten) トハ別箇ノ觀念タリ然レトモ我商法ノ解釋上他人ノ爲メニスル保險契約ノ觀念ハ之ヲ生命保險ニ及ホシテ可ナルカ如シ(四三三・四〇一) 他人ノ爲メニスル損害保險ハ海上保險ニ付テ先シタルモノニシテ運送

他人ノ爲メニスル保險契約

品ノ保險及倉庫受寄物ノ保險ノ如キハ運送取扱人運送人又ハ倉庫營業者カ其物ノ所有者タル他人ノ爲メニ之ヲ付スルヲ常トシ其他間屋手工業者ノ如ク他人ノ物品ヲ保管スル者モ亦其物ノ所有者タル他人ノ爲メニ保險契約ヲ締結スルノ必要ヲ感スルモノタリ他人ノ爲メニスル生命保險ノ要否ニ付テハ復タ説明ヲ要セサルヘシ

他人ノ爲メニスル損害保險ノ性質ニ付テハ從來諸說アリ或ハ保險契約者ヲ被保險者ノ代理人ト觀ル者アレトモ保險契約者ハ自己ノ名ヲ以テ保險契約ヲ爲ス者ナルカ故ニ此說ノ不當ナルハ論ヲ埃タス或ハ保險契約者ハ取次行爲トシテ自己ノ名ヲ以テ他人ノ爲メニ保險契約ヲ爲スモノト解スル者アリ佛國學者ハ今尙ホ此說ヲ採ルヲ常トス然レトモ此見解ハ被保險者カ直接ニ損害填補ノ請求權ヲ有スル所以ヲ説明スルニ足ラサルヲ以テ不可ナリ或ハ直接代理ト間接代理トノ混合ナリト論スル者アレトモ (Ehrenberg, V. R. § 20) 保險契約者ト被保險者トノ間ニハ必スシモ保險契約ノ締結ニ關スル委任契約ノ存在ヲ要セサルモノナレハ(四〇二參照)此說ハ到底支持スヘカラス是ニ於テ乎現時ノ通說

ハ之ヲ以テ第三者ノ爲メニスル契約ナリト解セリ(岡野博士法學新報一六卷一〇號所載論文參照)

○我法律ノ解釋トシテハ何レノ見解ヲ採ルヘキヤト云フニ他人ノ爲メニスル保險契約ノ場合ニ於テハ被保險者又ハ保險金額ヲ受取ルヘキ者ハ當然其利益ヲ享受シ保險者ニ對スル損害填補又ハ保險金額支拂ノ請求權ヲ取得スルモノタリ(四〇二、四〇六、四二八ノ二、四三三)然ルニ民法ハ第三者ノ爲メニスル契約ニ付キ第三者ハ債務者ニ對シ利益ヲ享受スル意思ヲ表示スルニ因リテ始メテ其權利ヲ取得スヘキモノト爲シタルヲ以テ(民五三七)他人ノ爲メニスル保險契約ハ民法上ノ第三者ノ爲メニスル契約ニ非サルカ如キ外觀アリト雖モ寧ロ之ヲ以テ第三者ノ爲メニスル契約ノ變態ニ過キスシテ前掲セル保險法ノ規定ハ民法ノ一般規定ニ對スル例外ヲ成スモノト解スルヲ相當トスヘシ之ヲ要スルニ保險契約者ニ非サル被保險者又ハ保險金額受取人ハ自己ノ爲メニスル保險契約ニ因リ直接ニ保險者ニ對シテ損害ノ填補又ハ保險金額ノ支拂ヲ請求スル權利ヲ取得スルニ至ルモノト解スヘキナリ



他人ノ爲メニスル保險ニ於テハ上述セル如ク損害填補又ハ保險金額支拂ノ請求權ハ被保險者又ハ保險金額受取人ノ有スルヲ以テ保險契約者ハ該權利ヲ有スルコトナシ然レトモ其他ノ權利例ハ保險契約ノ解除權、保險料返還請求權(四一七)又ハ被保險者ノ爲メニスル積立タル金額ノ拂戻請求權(四三二、四三三)五七ノ如キハ總テ保險契約者ノ有スル所ナリ

他人ノ爲メニスル保險契約ニ於ケル保險契約者ト被保險者又ハ保險金額受取人トノ關係ハ法律ノ規定スル所ニ非ス此關係ハ各箇ノ場合ニ於テ異ルヘク之ヲ枚舉スルコトヲ得ヘカラス例ヘハ損害保險ニ付テハ或ハ委任ヲ受ケ或ハ事務管理トシテ之ヲ爲スコトアルヘク或ハ稀ニ單純ナル好意ヲ以テ之ヲ爲スコトアルヘシ生命保險ニ於テモ愛情好意ノ外保險金額ヲ以テ債務ノ辨濟ニ充ツルノ意思ニ出ツルコトモ亦之アリ

他人ノ爲メニスル損害保險又ハ生命保險ニ關スル特別規定ハ後ニ之ヲ説明スヘシ(第二章第一節第五款及ヒ第三章第五節參照)

(五) 保險契約ノ締結ニ助力スル營業者ニハ保險仲立人 (Versicherungsmakler, court-

保險仲立人
及ヒ保險代
理商

for Assurance, insurance broker) ト保險代理商 (Versicherungsgagent) トアリ

保險仲立人トハ仲立人ノ一種ニシテ保險契約ノ媒介ヲ爲スヲ業トスル者ヲ謂ヒ多ク海上保險ニ行ハル

保險代理商トハ保險者ノ爲メニ保險契約ノ代理又ハ媒介ヲ爲スヲ業トスル代理商ヲ謂フ通常保險會社ノ代理店ト稱セラルルモノ是ナリ註其締約代理商ナルカ將タ媒介代理商ナルカ又其有スル權限如何ニ付テハ法律上何等規定ナケレハ總テ當事者間ノ契約ニ定ムル所竝ニ代理及ヒ代理商ニ關スル一般規定ニ從フノ外ナキナリ獨逸保險契約法(四三以下)及ヒ瑞西保險契約法(三四)ハ其權限ニ付キ詳細ナル規定ヲ設ケタルヲ以テ之ヲ參照スヘシ

註(一) 保險株式會社ノ代理店ハ商法上ノ代理商タルヲ常トス何トナレハ本人タル保險株式會社ハ保險營業ヲ目的トスル會社ニシテ即チ商人タルハナリ(四三六、二六四九號)然レトモ相互會社ノ代理店ハ商法上ノ代理商ト非ス何トナレハ相互會社ハ商人ト非サレハナリ(四節第三章ノ一參照)

保險事業ノ監督及ヒ主體

第四節 保險事業ノ監督及ヒ主體

總論

保險事業ノ監督及ヒ主體

第一款 總論

(一) 保險事業ニ對シテハ諸國法概ネ國家ノ監督ヲ認メ居レリ蓋シ保險事業者ハ廣ク多數ノ保險契約者ヲ相手方トシ之ヨリ巨額ノ保險料ヲ徵收スル者ニシテ其事業ノ狀況如何ハ公益ニ關係ヲ有スルコト大ナルヲ以テナリ然レトモ保險事業ノ公益ニ對スル關係ハ保險ノ種類ニ依リテ必スシモ一様ナラス例ヘハ生命保險業者ハ長期ノ契約ヲ締結シ巨額ノ保險料ヲ徵收シテ之ヲ蓄積スルモノナルヲ以テ一般公益ニ關係スルコト最モ大ナリ之ニ反シ運送保險業者ノ如キハ其契約ハ短期ニシテ又其相手方タル保險契約者ハ概ネ經驗ニ富メル運送業者ニ限ラルルヲ以テ一般公益上大ナル關係ヲ有セス是故ニ外國法ハ多クハ保險ノ種類ヲ限定シテ保險事業ノ監督ヲ認メタリ我保險業法ハ之ニ反シテ廣ク各種ノ保險事業ニ通シ主務官廳ノ免許ヲ受ケタルニ非サレハ之ヲ營ムコトヲ得サルモノトシ(業一、九七)其免許ヲ受ケタル事業者ニ對シテハ一律ニ監督ヲ加フルコトトセリ而シテ保險事業ニ關スル主務官廳ハ官制上農商大臣ナリト

總論 保險事業ノ監督及ヒ主體



保險事業主
資格ハキ

保險事業ノ
免許

ス

(一) 保險事業ノ主體ハ株式會社及ヒ相互會社 (Verein auf Gegenseitigkeit, société d'assurance mutuelle, mutual society) ニ限ルモノトス而シテ保險會社ハ他ノ事業ヲ兼スルコトヲ得ス又同一會社ハ生命保險ト損害保險トヲ併セ營ムコトヲ得サルナリ(業二乃至四)

(二) 保險會社ハ主務官廳ノ「免許 (Erlaubnis, Konzession)」ヲ受クルニ非サレハ其事業ヲ營ムコトヲ得ス(業一)而シテ其事業ノ免許ヲ申請スルニハ定款事業方法書 (Geschäftsplan) 普通保險約款 (allgemeine Versicherungsbedingungen, clauses imprimées de police, general conditions of insurance) 保險料及ヒ責任準備金算出ノ基礎ニ關スル書類 (technische Geschäftsunterlagen) 及ヒ財産ノ利用方法書ヲ提出スルコトヲ要ス從テ是等ノ書類ノ變更ニハ主務官廳ノ認可ヲ必要トス(業五、七、八、大正元年農商務省令二九號保險業法施行規則一、二、三、一五乃至一七)又主務官廳ハ必要ト認ムルトキハ相當ノ金額ヲ供託セシムルコトヲ得ヘシ(業四、一、二、施九)尙ホ施行規則ニ依レハ保險會社ノ發起人ハ先ツ發起認可ヲ受クルコトヲ要シ之ナクシテ

保險會社
務ノ監督

保險會社
算ノ監督

外國保險業
者ノ監督

株主又ハ社員等ヲ募集スルコトヲ得ヘカラス(施一、一、一四)

(四) 保險會社ノ業務ハ主務官廳ノ監督ニ屬ス主務官廳ハ會社ニ對シテ報告ヲ徵シ業務及ヒ財産ノ狀況ヲ検査シ且法定ノ場合ニ於テ事業ノ停止財産ノ供託取締役ノ改選其他ノ命令ヲ爲シ又ハ免許ヲ取消スコトヲ得ヘシ(業九乃至一二、施一八乃至二二)

(五) 保險會社ノ清算モ亦主務官廳ノ監督ニ屬ス主務官廳ハ必要ナル命令ヲ爲スコトヲ得ヘシ又清算人ノ選任若クハ解任ニ關シテハ商法上ノ株式會社ニ付テ裁判所ノ爲スト同一ノ權限アリ(業一三乃至一三ノ三、施四四乃至四九)

(六) 外國人又ハ外國會社カ日本ニ於テ保險事業ヲ營ム場合ニ關スル規程ハ勅令ヲ以テ之ヲ定ム(業一一五)其勅令明治三三年勅令三八〇號、大正元年勅令五七號ヲ以テ一部改正ニ依レハ外國人又ハ外國會社ハ日本ノ保險會社ニ準シテ免許ヲ申請スルコトヲ要シ且法定ノ金額ヲ供託スルコトヲ要ス(勅一、三、五、大正元年農商務省令三〇號一、二、四、五)此供託ハ保險關係者ノ利益ヲ保護スル爲メニ爲サシムルモノニシテ保險關係者ハ供託物ノ上ニ優先權ヲ有ス(勅六、七)此他主務

官廳ハ外國人又ハ外國會社ノ事業キ付キ日本ノ會社ニ對スルト同シク監督權ヲ有シ其命令ニ違反シタル者ヲ對シテ其日本ニ於ケル事業ノ停止若クハ代表者ノ改任ヲ命シ又ハ免許ヲ取消スコトヲ得(勅四一六)

株式會社

第一款 株式會社

保險株式會社ニ關スル特別規定

(一) 保險營業ヲ目的トスル株式會社ハ商事會社ナレトモ法律ハ之ニ關シテ數箇ノ特別規定ヲ設ケタリ即チ其資本金額ハ十萬圓ヲ下ルコトヲ得ス又其商號ニハ保險ノ種類ヲ示スコトヲ要ス(業一五、一六、施二)

保險營業ニ付テハ多クノ營業基金ヲ要セス却テ多額ノ保險料ヲ蓄積スルヲ以テ之ヲ放資スルコトハ保險會社事業ノ要目タリ故ニ保險會社ノ資本ハ營業基金ノ用ヲ爲サスシテ寧ロ保險關係者ニ對スル擔保基金 (Tranrierefonds) タルノ性質ヲ有ス是ヲ以テ法律ハ保險株式會社ニ付テハ株金全額拂込前ニ於テモ資本ノ増加ヲ爲スコトヲ認メ(業二〇商二一〇)又保險會社ハ事業開始ノ初ニ多クノ費用ヲ要スルヲ以テ設立費用及ヒ初ノ五年度ノ營業費ハ十年以内ニ漸次之

保險契約ノ包括移轉

ヲ償却スルノ方法ヲ認メタリ(業一四二號、一九五八)

保險會社ノ營業ニハ前述セル如ク免許ヲ必要トスルカ故ニ免許ヲ取消サレタルトキハ會社ハ之ニ因リテ解散スルモノトス(業二一)

(二) 保險會社ニ付テハ法律ハ特別規定ヲ設ケ其有スル保險契約ノ全部又ハ一部ヲ包括シテ會社財產ト併セテ又ハ之ト併セスシテ他ノ會社ニ移轉スルコトヲ認メタリ之ヲ保險契約ノ包括移轉 (Bestandsveränderung oder Abtretung des Portefeuilles, cession de portefeuille, transfer of policies) ト云フ是レ一方ニ於テハ會社カ事業ノ全部又ハ一部ヲ廢止セントスル場合ニ保險關係者ヲシテ他ノ會社ト契約ヲ繼續スルノ利益ヲ享受セシムルト同時ニ他方ニ於テ事業ヲ廢止セントスル會社ヲシテ清算ニ付キ煩雜ナル手續ヲ履踐スルノ勞ヲ避ケンカ爲メニ設ケラレタル便法ニシテ諸國法概ネ之ヲ認メ居レリ

包括移轉ヲ目的トスル契約ハ各會社ニ於テ株主總會ノ決議ヲ經ルコトヲ要ス其決議ハ契約ヲ移轉セントスル會社ニ在テハ商法第二百九條ノ規定ニ依ル特別決議タルヲ要シ且決議ニ付キ主務官廳ノ認可ヲ受クルコトヲ要ス(業二〇)

ノ二、三、施三五)契約ヲ移轉セントスル會社ハ公告ニ依リ保險契約者ヲシテ異議ヲ述ヘシメ異議ヲ述ヘタル者カ一定數ヲ超ユルトキハ移轉ヲ爲スコトヲ得サレトモ然ラサルトキハ其異議ニ拘ハラヌ移轉スルコトヲ得ヘシ(業二〇ノ三)

保險契約ノ移轉自體ハ上述セル契約ノ履行行爲ニシテ法律ハ之ニ特殊ノ力ヲ認メ移轉ヲ爲シタル會社ノ其保險契約ニ付キ有スル權利義務及ヒ移轉約ヲ以テ移轉スヘキコトヲ定メタル財産ハ移轉ヲ受ケタル會社ニ包括的ニ承繼セララルモノトス(業二〇ノ九、施三七)而シテ此移轉行爲ニモ亦主務官廳ノ認可ヲ經ルコトヲ要ス(業二〇ノ四、施三六)

生命保險會社カ其保險契約全部ノ移轉ヲ爲ス場合ニ付テハ法律ハ特別規定ヲ設ケ移轉契約ヲ以テ保險金額ヲ削減シ及ヒ將來ノ保險料ヲ減額スヘキ旨ヲ定ムルコトヲ認メタリ(業二〇ノ六、二〇ノ七)是レ甲乙間ノ契約ヲ以テ甲丙間ノ契約ノ内容ヲ變更スルコトヲ認メタルモノニシテ之ニ依リ財産狀態ノ危險ニ陥リタル會社ノ保險契約者全體ヲシテ他ノ會社ト契約ヲ繼續スルコトヲ得セシムル爲メニ設ケタル變法ナリ而シテ損害保險ハ概シテ短期ナルヲ以テ斯ノ

如キ變法ヲ認ムルノ必要ナシ

保險會社カ其契約全部ノ移轉ヲ爲シタルトキハ之ニ因リテ解散スルモノトス(業二〇ノ一〇、二〇ノ一二)尙ホ法律ハ會社解散ノ後ニ於ケル保險契約ノ包括移轉ヲモ認メタリ(業二〇ノ一二)

參考書——拙著私法論文集一卷六七五頁以下

(三) 保險會社ノ合併ノ決議ニハ主務官廳ノ認可ヲ必要トス(業二三、七三、二、七四、施四一)而シテ合併ノ手續ハ總テ商法ノ規定ニ從フヘキモノナレトモ法律ハ特別規定ヲ設ケ保險契約者ニ對シテハ一一催告スルコトヲ必要トセス公告ニ依リ異議ヲ述ヘシメ異議ヲ述ヘタル者カ一定數ヲ超エタルトキハ合併ヲ爲スコトヲ得サレトモ然ラサルトキハ異議者ニ辨濟ヲ爲シ又ハ擔保ヲ供スルコトヲ要セスシテ合併ヲ爲スコトヲ得ヘク其合併ハ之ヲ以テ保險契約者其他保險契約ニ因リテ生シタル權利ヲ有スル者ニ對抗スルコトヲ得ヘシ(業二二、二五)

(四) 保險會社ノ解散ノ決議ニハ主務官廳ノ認可ヲ必要トス(業二三、七三、二、施四〇)又保險會社カ株主總會ノ決議裁判所ノ命令營業免許ノ取消又ハ株主カ七人

未滿ニ減シタルコトニ因リテ解散シタルトキハ保險金額ヲ支拂フヘキ事由カ
解散ノ時ヨリ三個月内ニ生シタルトキニ限リ之ヲ支拂フコトヲ要シ其後ハ法
定ノ金額ヲ拂戻スコトヲ要スルモノトス(業二四七八)蓋シ契約主體タル會社ノ
解散ハ當然契約ニ何等ノ影響ヲ及ホササルヘキモノナレトモ法律ハ特ニ保險
契約ヲ以テ解散後三個月ヲ經過スルニ因リ消滅スヘキモノト爲スノ旨趣ニシ
テ保險會社ノ清算ヲ簡易ナラシメンカ爲メニ設ケラレタル特殊ノ便法ト解ス
ヘキナリ

第三款 相互會社

(一) 相互保險會社トハ社員ノ相互保險ヲ目的トスル一種ノ社團法人ヲ謂フ
相互保險會社ハ一種ノ社團法人ニシテ公益法人ニ非ス何トナレハ其目的タ
ル事業ハ社員ノ相互保險ニシテ公益事業ヲ直接目的トスルモノト云ヒ難キヲ
以テナリ法律カ特ニ規定ヲ設ケテ相互會社ノ登記ニ付キ營利ヲ目的トセサル
社團法人ト同一ノ登録稅ヲ納ムヘキモノトシ且相互會社ニハ營業稅ヲ課セサ

ルモノト爲スハ(業九〇、九一)純然タル公益法人ヲ以テ之ヲ目スヘカラサルカ故
ナリ又相互會社ハ營利法人ニモ非ス何トナレハ相互保險ハ保險契約ニ非ス且
會社ハ營業トシテ之ヲ爲スモノニ非サレハナリ故ニ相互保險會社ハ公益營利
ノ中間ニ位スル一種ノ社團法人ナリト云フノ外ナシ法律ハ唯便宜上商人及ヒ
會社ニ關スル特定ノ規定ヲ之ニ準用セルノミ(業三五)

相互會社ノ名稱ニハ保險ノ種類ヲ示シ且之ニ相互會社ナル文字ヲ附スルコ
トヲ要ス(業二七、施二)又相互會社ニハ百人以上ノ社員及ヒ十萬圓以上ノ基金ヲ
ルコトヲ必要トス(業二八、二九)

基金(Gründungs-fonds)ハ株式會社ノ資本金ト同シク會社ノ事業基金タルト同時
ニ擔保基金タルヘキモノナリ然レトモ資本ノ如ク會社社員ノ離出スル基金ニ
非ス却テ基金離出者(Guarantor)ナル會社ノ債權者ノ離出スル所ニ係ル基金離出
者ハ一種ノ消費貸借上ノ貸主ト觀ルヘキモノナレトモ會社ノ剩餘金ヲ以テス
ルニ非サレハ返還ヲ受ケ又ハ利息ノ支拂ヲ受クルコトヲ得ス又清算ノ場合ニ
於テハ一般ノ債務ノ外社員ノ保險金及ヒ社員ニ拂戻スヘキ金額ヲ支拂ヒタル

後ニ非サレハ返還ヲ受クルコトナキヲ以テ(業五六七九)大ニ通常ノ債權者ト異レル地位ニ立ツモノトス

上述セル如ク基金醜出者ハ一種ノ債權者ニシテ社員ニ非ス故ニ社員ノ如ク會社事業ノ經營ニ與ルコトナシ獨逸私營保險事業法ノ如キハ定款ヲ以テ基金醜出者ノ會社事業ニ參與スルコトヲ認メ得ヘキモノトセルモ此主義ハ我保險業法ノ探ル所ニ非ス

相互會社ノ設立

(一) 相互會社ノ設立ニ付テハ七人以上ノ發起人カ定款ヲ作り先ツ基金醜出者ヲ募集シ次ニ社員ヲ募集スヘキモノニシテ發起人以外ノ者カ社員タラントスルニハ入社申込證ニ依リ申込ヲ爲スコトヲ要ス社員カ豫定ノ數ニ滿チタルトキハ創立總會ヲ開キ會社カ其創立總會ノ終結ニ因リテ成立スルコトハ略ホ株式會社ノ複雜設立ノ場合ト異ラス設立ノ登記ニ付テモ亦同シ(業二六乃至三五)

(二) 相互會社社員ノ會社ニ對スル社員權中所謂共益權ノ範疇ニ屬スヘキモノハ議決權總會無効ノ訴權ノ如キ單獨行使ヲ許ス社員權及ヒ一定數以上ノ社員ノ共同行使ヲ必要トスル少數社員權ヨリ成ルモノニシテ略ホ株主ノ共益權ト

社員ノ權利義務

其性質ヲ一ニス(業四三、四五、五一、五二、五四)又所謂自益權ノ範疇ニ屬スヘキモノハ即チ保險關係上ノ權利ニシテ保險契約者ノ權利ト同シ(商四一八、四三三)此他剩餘金分配請求權アリ是レ亦自益權ニ屬スルモノタリ尙ホ此權利ニ付テハ後ニ之ヲ説述スヘシ

社員ノ會社ニ對スル義務ニ付テハ法律ハ三種ノ會社ニ分チテ別異ノ形式ヲ認メタリ即チ其一ハ社員ノ全員カ無限責任ヲ負フモノ(無限責任會社)其二ハ社員ノ全員カ保險料ノ外一定ノ金額ヲ限度トシテ責任ヲ負フモノ(保證責任會社)其三ハ社員ノ全員カ保險料ヲ限度トシテ責任ヲ負フモノ(有限責任會社)是ナリ(業三七)而シテ社員ハ會社ノ債權者ニ對シテ直接ニ義務ヲ負フコトナク無限責任會社又ハ保證責任會社ノ社員ハ會社ニ對シテ保險料以外ノ金額ノ醜出ヲ爲ス義務ヲ負フニ止マレリ(業三六、三九、破產法案二〇四乃至二一七)

社員ノ地位ハ會社成立後ニ於テハ入社ニ因リテ之ヲ取得スヘク又退社ニ因リテ之ヲ喪失スヘキモノトス退社ノ原因退社員ト會社トノ間ノ計算及ヒ退社員ノ責任ハ法律ニ之ヲ定ム(業六五乃至七一)又社員ノ地位ハ會社ノ承諾ヲ經テ

他人ニ之ヲ承繼セシムルコトヲ得ヘキモノタリ(業四〇、四一)

相互會社ニハ保險契約ノ包括移轉ニ關スル株式會社ノ規定ノ準用アルヲ以テ一會社ノ社員ノ全部又ハ一部ハ包括シテ他會社ニ移轉セラレルコトアリ(業四一ノ二)此場合ニ於テハ社員關係モ保險關係モ悉ク皆他會社ニ移轉スルモノトス唯株式會社ト相互會社トハ全然其性質ヲ異ニスルヲ以テ此二者間ニ於テ包括移轉ヲ爲スコトヲ得サルヤ勿論ナリ

相互會社ノ機關

(四) 會社ノ機關ニハ意思機關タル社員總會代表機關タル取締役及ヒ監督機關タル監査役ノ三種アルコト株式會社ト同シ且株式會社ノ機關ニ關スル多數ノ規定ハ相互會社ノ機關ニ準用セラル唯多少ノ差異アル點ハ取締役及ヒ監査役カ社員タルヲ要セサルコト及ヒ定款ヲ以テ社員總會ニ代ルヘキ機關ヲ設ケ得ヘキコト是ナリ(業四二乃至五五)

社員總會ニ代ルヘキ機關ハ即チ社員代表者ノ總會(Bepflichtungsgremium)ニシテ常總代會又ハ評議員會ト稱セラル其組織ハ定款ノ定ムル所ニ依ルヘキモノニシテ社員總會ニ關スル法律ノ規定ハ總テ之ニ準用アルモノトス(業四二)

相互會社ノ計算

(五) 相互會社ノ計算ニ付キ設立費用及ヒ初ノ五年度ノ營業費ヲ十年以内ニ漸次償却スルノ方法ヲ定メ得ヘキコトハ株式會社ニ付テ述ヘタル所ト同シ(業五八)此金額ノ全部ヲ償却シタル後ニ於テハ每事業年度ノ剩餘金中ヨリ先ツ法定準備金ノ積立ヲ爲シ殘額ヲ以テ基金ヲ償却シ又ハ之ヲ社員ニ分配スルコトヲ得(業五七、五九)基金ヲ償却スルトキハ其償却スル金額ト同一ノ金額ヲ積立ツルコトヲ要ス(業六〇)是レ蓋シ擔保基金ヲ減少セシメサルノ旨趣ナリ又定款ニ別段ノ定ナキトキハ各事業年度ノ剩餘金ハ年度末ニ於ケル社員ニ之ヲ分配スヘキモノトス(業六一)

定款ノ變更

(六) 相互會社ノ定款ノ變更ハ社員總會ノ專屬事項ニシテ定足數及ヒ同意者數ニ制限アル特別決議ヲ必要トス(業六三)又社員ノ責任ヲ減少セントスルトキハ合併ニ關スル商法ノ規定ニ從フコトヲ要ス(業六四)

相互會社ノ解散及ヒ合併

(七) 相互會社ノ解散事由ハ一、存立時期ヲ滿了其他定款ニ定メタル事由ノ發生二、社員カ百人未滿ニ減シタルコト三、社員總會ノ決議四、合併五、破産六、免許ノ取消ナリ(業七二)

任意解散及ヒ合併ノ決議ハ定款變更ノ決議ト同一方法ノ特別決議ニ依ルコトヲ要シ且主務官廳ノ認可ヲ受クルニ非サレハ其效力ヲ生セサルモノトス(業七三、七四)

合併ノ手續ハ株式會社ノ場合ト同シ(業七五)

(八) 相互會社ノ解散ノ場合ニ於テハ株式會社ト略ホ同一ノ方法ニ依ル法定清算ヲ爲スコトヲ要ス(業七六、八二)而シテ保險關係カ法定ノ事由ニ因ル會社ノ解散後三個月ノ經過ニ因リテ消滅スルコトハ株式會社ニ付テ述ヘタル所ト同シ(業七八)

會社財産ハ第一次ニ一般債務ノ辨濟第二次ニ社員ノ保險金額及ヒ保險業法第七十八條第二項ノ規定ニ依リテ拂戻スヘキ金額ノ支拂第三次ニ基金ノ償却ニ充テ尙ホ殘餘アルトキハ之ヲ社員ニ分配スヘキモノトス社員ハ基金ノ償却ニ付テハ保險料ノ外責任ナシ(業七九、八〇)

第四款 保險會社ノ計算

相互會社ノ清算

保險會社ノ計算

計算ノ形式ニ關スル特別規定

保險關係者ノ計算書類ニ關スル規定

責任準備金

(一) 保險會社ノ計算ニ付テ特殊ナル事項ヲ舉クレハ其事業年度ハ一年ナルコトヲ要シ總會終結ノ後遲滯ナク法定ノ書類ヲ主務官廳ニ差出スコトヲ要ス又其書類ノ書式ハ農商務大臣ノ定ムル所ニ依ルヘキモノトス(業九二、九四、施一八乃至二〇及ヒ附屬書式)

(二) 保險契約者、被保險者又ハ保險金受取人ハ會社ノ定時總會終結ノ後上掲セル書類ノ閱覽ヲ求メ又ハ其謄本若クハ抄本ノ交付ヲ請求スルコトヲ得ルモノトス(業九三)是レ保險關係者保護ノ爲メニ設ケラレタル特別規定ナリ

(三) 保險會社ハ保險契約ノ種類ニ從ヒ各事業年度ノ終ニ於テ存スル契約ニ付キ責任準備金ヲ計算シ且之ヲ特ニ設ケタル帳簿ニ記載スルコトヲ要ス(業九五)

責任準備金 (Reserve Funds) トハ會社カ負擔シタル保險契約上ノ責任ヲ果ス爲メニ必要ナル積立金ヲ謂フ故ニ此積立アルトキハ貸借對照表中別ニ保險契約上ノ債務ヲ載セテ之カ價額ヲ附スルコトヲ要セス斯ノ如ク責任準備金ハ會社ノ債務ヲ表スルモノナレハ之ヲ貸借對照表ノ負債ノ部ニ掲クルハ純然タル債務ヲ記載スルノ旨趣ニシテ法定準備金其他ノ準備金ノ如ク計算上ノ控除項目

支拂備金

ヲ掲クル旨趣ニ非ス從テ會社ニ資本ノ缺損アルモ責任準備金ヲ減少シテ之ヲ填補スルコトヲ得ヘカラス是レ大ニ法定準備金等ト其性質ヲ異ニスル所ナリ

生命保險契約又ハ其再保險契約ニ對スル責任準備金ハ原則トシテ保險料積立金及ヒ未經過保險料ニ區別スルコトヲ要ス(施二五)保險料積立金 (Prämienreserve)トハ例ヘハ死亡保險ニ付キ年齡ノ進ムニ從ヒ死亡率ノ増加スルニ拘ハラ

ス毎年一定ノ平均保險料ヲ徵收スル場合ニ於テ後年度ノ爲メニ蓄積セラルヘキ金額ヲ謂フ生存保險ニ付テモ保險料ヲ蓄積シテ保險金ヲ構成セサルヘカラス從テ保險料積立金ヲ必要トス

保險料積立金ノ計算方法ニハ通常純保險料式トナルメル式 (Zillmische Methode)トアリ保險會社ノ徵收スル保險料ハ即チ營業保險料 (Brutto-oder Tarifprämie, office premium)ニシテ危險測定ノ計算上生スル理論上必要ナル保險料ノ部分即チ純保險料 (Nettoprämie, net premium)ト事業ノ費用ニ充ツヘキ保險料ノ部分即チ附加保險料 (Zuschläge, additional premium)トヲ包含シ生命保險ノ純保險料中ニハ更ニ其年度ニ於ケル(危險ノ爲メニスル)部分 (Verbranchs-oder Risiko-prämie)ト後年度ノ爲メニ

支拂備金

蓄積スヘキ部分 (Spar-oder Rücklage, Reserveprämie)トヲ包含ス此後ノ部分ノ金額ヲ積立ツルハ即チ純保險料式ニシテ其一部分ヲ割テ新契約ノ費用ニ充テ數年ニ亘リ漸次ニ之ヲ償却スルノ方法ヲナルメル式ト云フ我法律ハ此二種ノ方法ヲ認メタリ(施二六)

未經過保險料 (Prämienüberträge)トハ一事業年度ニ於テ受取リタル保險料中其年度以後ニ跨リタル保險期間ニ對スル保險料ニ當ルモノヲ謂フ而シテ其之ヲ蓄積スルコトハ敢テ生命保險ノミニ限ラス損害保險ニモ亦必要ナル所タリ

損害保險契約ニ對スル責任準備金ノ計算方法ニ付テハ施行規則第二十七條乃至第二十九條ノ制限アレトモ其説明ノ必要ナカルヘシ

(四) 保險會社ハ事業年度ノ終ニ於テ支拂備金トシテ法定ノ金額ヲ積立ツルコトヲ要ス(施二三)

支拂備金 (Schadensreserve, Reserve für schwebende Versicherungsfälle)トハ事業年度中ニ支拂事由ノ發生シタルカ又ハ發生シタル處アル保險契約上ノ債務支拂ニ充ツル爲メニ必要ナル積立金ヲ謂フ此積立アル場合ニ於テ貸借對照表中別ニ債務

確定金額又ハ利益ノ配當ノ爲メニ積立ツル準備金

ノ記載ヲ必要トセサルコトハ責任準備金ニ付テ述ヘタルト同シ從テ其性質亦之ト異ラス

(五) 保險會社カ保險契約ニ因リ確定金額ノ配當ヲ約シタル場合ニ於テハ其準備金ヲ積立ツルコトヲ要ス(施三三)

確定金額ノ配當ハ其實ニ於テハ保險金額ノ支拂ニ外ナラサルヲ以テ(註一)此準備金ハ即チ學理上責任準備金ニ屬スルモノタリ

(註一) 此點ニ付テハ第三章第二節ノ三ニ説明スル所ヲ參照スヘシ

保險會社カ保險契約ニ因リ利益ノ配當ヲ約シタル場合ニ於テハ其準備金ヲ積立ツルコトヲ要ス(施三三)此準備金(Gainreserve)ハ利益配當ノ債務ヲ表スルモノニ外ナラス從テ該準備金以外ニ其債務ノ記載ヲ必要トセサルモノト解スヘキコト責任準備金ニ於ケルト同シ

(六) 生命保險ニ在テハ保險契約者又ハ保險金額ヲ受取ルヘキ者ハ被保險者ノ爲メニ積立テタル金額ニ付キ會社財産ノ上ニ優先權ヲ有ス(業九六)此金額ヲ責任準備金及ヒ支拂準備金ヲ包含スルモノナリ又此優先權ハ株式會社ニ在テ

生命保險契約者又ハ被保險者ノ優先受取人

保險契約法ノ任意性

ハ一般債權者ニ優先スルノ效力アルモ之ヲ以テ特別先取特權質權又ハ抵當權ヲ有スル別除權者ニ優先スルモノト觀ルコトヲ得ヘカラス尙ホ相互會社ニ付テハ別ニ規定アリテ一般債權者ニ優先スルノ效力ナキコト明白ナリ(業七九)生命保險ノ契約者又ハ保險金受取人ハ責任準備金額ニ付キ優先權ヲ有スルヲ以テ生命保險ヲ再保險ニ付シタル場合ニ於テモ元受保險會社ハ之ニ對スル責任準備金ヲ積立ツヘキモノトス(施二四三三)(註一)

(註一) 元受保險會社カ責任準備金ノ積立ヲ爲スコトヲ要スル結果會社ハ再保險會社ニ保險料ヲ支拂フニ拘ハラス責任準備金ハ之ヲ積立テサルヘカラサルノ困難ナル地位ニ立ツヘシ然レトモ元受保險會社ノ再保險會社ニ對シテ有スル再保險契約上ノ權利ヲ元受保險會社ノ貸借對照表中資產ノ部ニ掲ケ得ヘキモノト解スルトキハ責任準備金ノ積立ヲ爲スコト計數上可能ト爲ルヘク尙ホ其詳細ニ付テハ拙著私法論文集一卷六六一頁以下ヲ參照スヘシ

第五節 保險契約法ノ任意性

(一) 保險契約法ハ一般契約法ト同シク大體ニ於テ任意法規タルノ性質ヲ有スルモノナリ故ニ公益ニ關スルモノト認ムヘキ例外的ノ規定ヲ除ク外各箇ノ契

總論 保險契約法ノ任意性

約ヲ以テ任意ニ之ヲ變更スルコトヲ得ヘキモノト解釋セサルヘカラス也

外國法中獨逸保險契約法ハ各箇ノ規定ニ付キ其契約ヲ以テ保險契約者ノ利益ニ變更スヘカラサル旨ヲ定メタルモノ頗ル多シ又瑞西保險契約法ハ一括シテ特定ノ規定ハ絶對的ニ變更スヘカラス又特定ノ規定ハ保險契約者若クハ保險請求權者ノ不利益ニ變更スヘカラサル旨ヲ定メタリ(同法九七、九八)蓋シ保險者ハ大規模ノ事業者ニシテ保險契約者ハ之ニ比較スレハ概シテ弱者ト看ルヘキモノナルヲ以テ法律ハ後者ノ利益ヲ保護スル爲メニ斯ノ如キ規定ヲ設ケタルナリ故ニ上述セル二國法ハ運送保險其他特定種類ノ保險ニ付テハ公益規定ノ禁ヲ解クヘキモノトセリ(獨法一八七、一八八、瑞法九七、九八、九九)如上ノ立法ハ政策上或ハ之ヲ可トスヘキモ我商法ノ解釋ニ其主義ヲ應用シ得ヘカラスルヤ明瞭ナリ唯保險業法ハ普通保險約款ニ付キ主務官廳ノ認可ヲ必要トシ特約ノ範圍等ニ關スル事項モ亦事業方法書中ニ之ヲ記載シテ認可ヲ受クヘキモノトスルカ故ニ(業五、七、八、施一、二、八號)主務官廳ノ裁量ヲ以テ保險關係者ノ利益ヲ保護スルコトヲ得ヘキノミ

(二) 保險契約ニ關スル商法ノ規定ハ上述セル如ク其大部分任意規定ニシテ當事者間ノ契約ノ條款ヲ以テ之ヲ變更スルコトヲ得ヘキモノトス而シテ保險會社ハ多數ノ契約者ト契約ヲ締結スルモノナルヲ以テ各箇ノ契約ニ付キ一別箇ノ條款ヲ定ムルコトナク豫メ標準的ノ契約條款ヲ設ケ之ニ從ヒテ契約ヲ締結スルモノタリ此條款ヲ名ケテ普通保險約款ト云フ

普通保險約款ハ主務官廳ノ認可ヲ要スルコト既ニ述ヘタルカ如シ(第四節第一款ノ三)法律ハ此他尙ホ保險證券ニハ保險約款ノ全文ヲ記載シ又ハ之ヲ記載シタル書面ヲ添附スルコトヲ要スルモノトセリ(施七)實際上ニ於テハ保險證券ノ裏面ニ普通保險約款ヲ印刷スルヲ常トス

保險約款ハ即チ各箇ノ保險契約ノ内容タル條款ヲ定ムルモノニシテ法律ノ任意規定ヲ變更スルコトヲ得ヘキモノタリ(註一)而シテ普通保險約款ハ標準的ノ約款ナルヲ以テ保險契約法ヲ研究スルニ當リテハ單ニ法律ノ明文規定ノニ依ルコトナク寧ロ普通保險約款トシテ多數會社ニ採用セララルモノヲ以テ爲ササルヘカラス而シテ我邦現行ノ普通保險約款中商法ノ規定ニ異レ、主

義ヲ採リタルモノ居多ナルヲ以テ之ヲ注意スルコトヲ要ス

〔註一〕 當事者カ保險約款ニ依ルノ意思ナカリシコト明瞭ナル場合ニ於テハ其効力ナカルベキコト論テ埃タス法律新聞一〇一一號所載東京控訴院判決參照然レトモ其約款ニ依ルノ意思ナカリシコトハ異常ノ場合ナルヲ以テ主張者ニ舉證ノ責任アルモノト解セサルヘカラサルヤ勿論ニシテ(大正四年十二月二十四日大審院判決)縱令其證明アルモ十分慎重ニ事實判斷ヲ爲スコトヲ要スルモノト云フヘシ(生命保險會社協會會報五卷三號一頁以下所載野守法學士論文參照)

上述セル如ク普通保險約款ハ保險法上甚タ重要ナルモノナレハ本書末尾ニ主要ナル保險ノ種類ニ付キ各一箇ノ普通保險約款ヲ掲載シ以テ研究ノ資料ニ供セリ而シテ各保險會社ノ約款ハ一一之ヲ記述シ得サルカ故ニ生命保險ニ付キ生命保險會社協會所定ノ模範約款ヲ舉ケタルノ外他ハ任意ニ一會社ノ約款ヲ選擇シテ之ヲ掲ケタリ是レ必スシモ其約款カ模範的ナルコトヲ意味スルニ非サルコトハ豫メ茲ニ言明セント欲スル所ナリ

損害保險

總則

損害保險ノ意義

第二章 損害保險

第一節 總則

第一款 損害保險ノ意義

損害保險契約トハ當事者ノ一方カ偶然ナル一定ノ事故ニ因リテ生スルコトアルヘキ損害ヲ填補スルコトヲ約シ相手方カ之ニ其報酬ヲ與フルコトヲ約スル保險契約ヲ謂フ(三八四)

(一) 損害保險契約ニ於テハ當事者ノ一方即チ保險者ハ被保險者ニ對シテ生スルコトアルヘキ損害ヲ填補スル義務ヲ負フコトヲ要ス其結果トシテ被保險者ハ損害ヲ受タルノ虞アル利益ヲ有セサルヘカラス是レ即チ保險契約ノ目的ニシテ之ヲ名ケテ被保險利益(Versicherungsginteresse, Versicherungs Interesse, interest d'assurance, insurable interest) ト云フ(三八五以下參照)

被保險利益ハ金錢ニ見積ルコトヲ得ヘキ利益タルコトヲ要ス(三二八) 見積ルコトヲ得ヘキ利益(Pecuniary interest)トハ財産上ノ價値アル利

損害保險 總則

保險契約ノ目的即チ被保險利益

被保險利益

金錢

利益ト云フ同シ損害保険ハ損害填補ノ契約ナリ然ルニ財産上ノ價值ナキ
正ナル意義ニ於ケル損害填補ノ問題ヲ生スルコトヲ得ス少クトモ
損害額ヲ算出スル正、確ノ標準ナシ是レ被保險利益ノ金銭ニ見積
ヘキモ
ノタルコトヲ要スル所以ナリ故ニ例ヘハ人體ノ傷害ニ對シテ一定ノ金額
拂フヘキ契約ハ人保險ノ一種タル傷害保險契約ニシテ損害保險契約ニ非ス

被保險利益ハ金銭ニ見積リ得ヘキモノタルコトヲ要スレトモ苟モ金銭ニ見
積ルコトヲ得ヘキモノタル以上ハ其利益ノ積極的ナルト消極的ナルト
所ニ非ス例ヘハ家屋ノ所有者又ハ抵當權者ハ家屋ニ付キ積極的利益ヲ有スル
ヲ以テ之ヲ保險ニ付スルコトヲ得ヘク、他人ノ物ノ保管者ハ其物ノ返還義務ヲ
負フ結果之ニ損害ヲ生セサルコトニ付キ消極的利益ヲ有スルニ依リ之ヲ保險
ニ付スルコトヲ得ヘシ又其填補セラルヘキ損害ハ現實ニ生シタル損害(damnum
emergens)ナルト失ハレタル利益(lucrum cessans)ナルトヲ問ハサルモノトス例ヘ
ハ運送品ノ到達ニ因リテ得ヘキ利益ノ保險ニ於テハ其填補セラルヘキ損害ハ
失ハレタル利益ニ外ナラス故ニ被保險利益ハ法律上ノ權利ナル觀念ヲ以テ説

明スルコトヲ得ス寧ロ經濟上ノ意義ニ於テ之ヲ解釋セサルヘカラサルナリ
被保險利益ハ廣ク財産上ノ價值アル利益タルコトヲ得ヘシト雖モ不法ノ利
益タルコトヲ得ヘカラス例ヘハ脱税、竊盜又ハ賭博ニ因リテ得ヘキ利益ヲ保險
ニ付スルカ如キハ公ノ秩序、善良ノ風俗ニ反スル契約トシテ無効タルヲ免レス
(民九〇)

參考書 — Ehrenberg in Z. f. V. W. 6 S. 369 ff.; Hagen ebenda 7 S. 15 ff.;
in Arch. f. b. R. 40 S. 1 ff.

(二) 損害ハ偶然ナル一定ノ事故ニ因リテ生スルモノタルコトヲ要ス此事
チ保險事故ハ損害保險ニ於テハ之ヲ危險(Gefahr, risqué, risk)ト云フ而シテ此
ナル語ハ二箇ノ意味ヲ有シ保險事故即チ損害ノ原因(Schadensursache)ヲ指ス場合
(例ヘハ四〇三二二項二號、四〇八、四一二、四一三、四三〇、六六一)ノ外損害ヲ生スヘキ
状態(Schadensmöglichkeit)ヲ指スコトアリ(例ヘハ四〇〇、四一〇、四一一、六六三)故ニ
此ニ意義ノ混同ヲ避ケサルヘカラス

危險ハ一定ノ事故タルコトヲ要ス例ヘハ火災ト云フカ如シ而シテ保險約款

ニ於テハ其保險セラルル危險ノ範圍ヲ明定スルヲ常トス又危險ハ偶然ナルモ
 入タルコトヲ要ス換言スレハ其發生スルト否トカ不確定ナラサルヘカラス然
 レトモ其不確定ハ主觀的ノモノナルヲ以テ足ル、法律ハ保險契約ノ當時當
 ノ一方又ハ被保險者カ事故ノ生セサルヘキコト又ハ既ニ生シタルコトヲ知
 ルトキハ其契約ヲ無効ト爲スヘキモノト規定セリ(三九七)但保險約款ニ於
 當事者又ハ被保險者ノ知不知ヲ問ハス保險事故カ契約當時既ニ生シタル場合
 ニ付キ其契約ノ無効タルヘキコトヲ定ムル事例少カラズ

(三) 保險者ノ損害填補責任ノ存續期間ハ特定セラレサルヘカラス之ヲ名ケテ
 保險期間 (Versicherungsdauer, Versicherungszeit, time of insurance) 又ハ危險期間 (durée de
 risqué, duration of risk) ト云フ保險期間ハ契約ニ依リテ之ヲ定ムルコトヲ常トス
 レトモ法令又ハ慣習ニ依リテ定メラルル場合ナシトセス(四二三、六五九、六六〇
 參照)

保險期間ト區別スヘキモノハ保險料算出ノ基礎ヲ成ス一定ノ期間即チ保險
 料期間 (Versicherungsperiode) 是ナリ危險ノ測定ハ統計上此期間ヲ標準トシテ之ヲ

爲スヘキモノナルカ故ニ此期間内ノ保險料ハ不可分ノ性質ヲ有シ縱令契約カ
 其中途ニ於テ終了スルモ該期間ノ既收保險料ハ之ヲ返還スルコトナク又分割
 拂ノ場合ニハ其期間内ノ保險料ハ契約終了後ト雖モ尙ホ之ヲ取立ツルモノト
 ス之ヲ保險料ノ不可分 (Untheilbarkeit, indivisibilité) ト云フ而シテ獨逸保險契約法(九
 及ヒ瑞西保險契約法(一九)ニ於テハ此期間ニ關シテ規定ヲ設ケ別段ノ定ナキト
 キハ之ヲ一年トスヘキモノト爲セリ我邦ニ於テモ火災保險、生命保險等ニ於テ
 ハ概ネ之ト同シ尙ホ保險料期間ニ付テハ本節第八款ノ五ヲ參照スヘシ

(四) 損害保險契約ニ於テハ當事者ノ一方即チ保險契約者ハ報酬ヲ與フル義務
 ヲ負フモノトス是レ即チ保險料支拂ノ義務タリ

保險料ノ支拂ハ前拂ヲ原則トシ約款ノ規定ニ依リ保險者ノ責任ハ其支拂ノ
 時ニ始マルヘキコトヲ定ムルコト多シ而シテ損害保險ニ於テハ全保險期間ニ
 對スル保險料ヲ一時ニ拂込マシメ期間滿了ノ際更ニ次期ノ保險料ヲ支拂ヒタ
 ルトキハ保險契約カ繼續セラレタルモノト看做スヲ普通トス蓋シ損害保險契
 約ハ概シテ短キ保險期間ヲ以テ締結セラレハナリ

損害填補ノ
義務

(五) 損害保険契約ニ在テハ保險者ハ危險發生セル場合ニ於テ之ニ因リ生シタル損害ヲ填補スル責ヲ負フコトヲ要ス其損害填補ハ金錢ヲ以テスルヲ常トス
〔註一〕之ヲ保險金額ノ支拂ト云フ然レトモ約款ニ於テ保險者カ現物ノ交付又ハ修繕等ノ方法ニ依ルコトヲ得ヘキ旨ヲ定ムル例少カラス

〔註一〕獨逸保險契約法(四九)ハ損害填補カ金錢ヲ以テセラルヘキ旨ヲ明定シタリ蓋シ獨逸民法ハ損害賠償方法ノ原則ヲ定メ現狀ノ回復ニ依ルヘキコトト爲シタルヲ以テ(獨逸民法四九、我民法四一七、七二二參照)之カ例外タル特別規定ヲ設ケタルモノナリ然レトモ獨逸法ノ解釋トシテモ特約ニ因リテ金錢ノ支拂以外ノ方法ニ依ルコトヲ妨ケサルヲ論テ疑タス

第二款 保險契約ノ目的

(一) 保險契約ノ目的トハ即チ被保險利益ヲ指稱スルモノニ外ナラス(三八五乃至三八七參照)法律ハ被保險利益ノ對象タル事物ヲ指シテ之ヲ保險ノ目的ト稱セリ(三九六、四〇三二項一號、四〇四、四一三、四一五等參照)此二語ヲ混同セサルコトヲ要ス

保險契約ノ目的即チ被保險利益ノ價額ヲ保險價額(Versicherungswert, valeur d'assurance, insurable value)ト云フ

保險契約ノ目的
保險金額
保險價額

231
180
410

260
180

保險價額ハ當事者カ豫メ契約ヲ以テ之ヲ定ムルコト多シ此場合ニ於テハ保險者ハ其價額ノ著シク過當ナルコトヲ證明スルニ非サレハ〔註一〕其填補額ノ減少ヲ請求スルコトヲ得ス(三九四)蓋シ僅少ナル差異ニ付テ異議ノ主張ヲ許ストキハ徒ニ争訟ヲ滋クシ當事者ノ當初ノ意思ニ反スル結果ヲ生スレハナリ〔註二〕斯ノ如ク保險價額ヲ定メタル保險證券ヲ評價證券(Laxierte Police, police évaluée, valued policy)ト云ヒ(四〇三二項三號參照)然ラサル證券ヲ無評價證券(offene Police, police ouverte, open policy)ト云フ

〔註一〕獨逸ニ於テハ十五分ノ一ノ超過ハ過當ナラストセル判例アリ(R. G. 10 S. 215)
〔註二〕此規定ノ結果トシテ損害保險モ精定額保險ノ性質ヲ帶有スルニ至レリ

契約ヲ以テ保險價額ヲ定メサリシ場合ニ於テハ保險價額ハ損害發生ノ地ニ於ケル其時ノ價額ニ依リテ之ヲ定ムヘキモノト解セサルベカラス第三百九十三條ハ保險者カ填補スヘキ損害ノ額ハ其損害カ生シタル地ニ於ケル其時ノ價額ニ依リテ之ヲ定ムヘキモノトス是レ保險者ノ填補スヘキ實存ノ損害額即チ

所謂填補額 (Ersatzwert) ニ關スル規定ニシテ直接ニ保險價額ヲ定ムル標準ヲシタルモノニ非サレトモ保險價額ノ評定ニ付テ特別規定ナキ限ハ亦此旨趣ニ從ハサルヘカラス但商法中別ニ保險價額ヲ定メタル規定ナキナリ(四二四、六五六乃至六五八)瑞西保險契約法ハ之ニ反シ保險價額ニ保險利益カ契約締結ノ時ニ於テ有スル價額ニ依ルヘキモノトセリ(同法四九、獨舊商七九九、八〇三)

保險價額ハ保險ノ目的物ノ客觀的價格ニ超ニルコトヲ得ストスル說アリ普國法 § 1984 II, 8) ハ此說ヲ採レリト雖モ必スシモ如上ノ制限ニ服スヘキ理由ナシ (Gerhard, Hagen, Manes S. 229 ff. 反對粟津博士日本保險法論一三四頁、吾孫子、矢部兩學士商法通義四八〇頁) 被保險利益カ被保險者ノ有スル主觀的利益ナルコトヲ是認スル以上ハ此說ニ從フヘカラサルヤ明白ナリ然レトモ不法ノ目的ヲ以テ適當ナル保險價額ヲ定メタル場合ニ於テハ其契約ハ無効タルヘク(民九〇) 又別段ノ約束ナケレハ保險ノ目的物ノ交換價格ヲ標準トシテ保(一)ヘキハ當然ナルヘシ(獨保險契約法五二、瑞保險契約法四九二參照)

保險價額ト區別スヘキモノハ保險金額 (Versicherungssumme, somme assurée, sum insured) 是ナリ保險金額トハ保險者カ損害ノ填補トシテ給付スヘキ金額ノ最高額ヲ謂フ保險金額ハ保險價額ト一致スルヲ常態トスレトモ時ニ保險價額ニ超ユルコトアリ又反對ニ之ニ達セサルコトアリ是レ次ニ述ヘントスル所ナリ

(二) 保險金額カ保險價額ニ超過シタルトキハ之ヲ超過保險 (Überversicherung, sur-assurance, over insurance) ト稱シ其超過シタル部分ニ付テハ保險契約ハ無効トス(二八六)

損害保險ハ損害填補ノ契約ナルヲ以テ損害ノ生スヘキ被保險利益ノ價額ヲ超エテ保險金額ノ支拂ヲ約スルハ損害保險ノ觀念ニ背反ス又實際上ヨリ見ルモ超過保險ヲ是認スルトキハ保險ノ名ノ下ニ賭戲ヲ行フ者ヲ生スル虞アリ且被保險者カ故意ニ危險ヲ發生セシムルノ弊害ヲモ生シ易キコト明カナリ是ニ於テ乎各國法ハ超過保險ニ對シテ多少ノ制限ヲ加ヘサルモノナシ即チ獨逸保險契約法(五)ハ保險契約者カ惡意ナルトキハ其契約ヲ無効トシ善意ナルトキハ各當事者ハ何時ニテモ保險金額及ヒ保險料ノ減額ヲ請求シ得ヘキモノト定

一部保險

メ瑞西保險契約法(五一)ハ保險契約者カ惡意ナルトキハ保險者其責ニ任セサル
 モノトシ善意ナルトキハ其契約ヲ有效トス我商法ハ海上保險ニ關スル獨商法
 (七八六)及ヒ伊商法(四二八)蘭商法(二五三)等ノ立法例ニ倣ヒ保險契約者ノ善意惡
 意ヲ分タス超過部分ニ付テハ常ニ保險契約ヲ無効ト爲セリ

超過保險ノ場合ニ於テハ超過部分ニ付キ保險契約ヲ無効トスルヲ以テ是レ
 即チ契約ノ一部カ無効ナル場合ニ外ナラス故ニ保險契約者及ヒ被保險者カ其
 ニ善意ニシテ且重大ナル過失ナキトキハ其無効ナル部分ノ割合ニ應シ保險料
 ノ一部ノ返還ヲ求ムルコトヲ得ヘシ(三九九)

(三) 保險價額ノ一部ヲ保險ニ付シタル場合即チ保險金額カ保險價額ニ達セサ
 ルトキハ之ヲ一部保險 (Interversicherung) ト云ヒ保險者ノ負擔ハ保險金額ノ保險
 價額ニ對スル割合ニ依リテ之ヲ定ムルモノトス(三九一)

一部保險ハ損害保險ノ觀念ニモ反セス又何等實害アルコトナキヲ以テ當事
 者ノ契約ノ自由ニ任シ之ヲ認メテ可ナルハ言ヲ埃タス而シテ此場合ニ於テ保
 險ノ目的カ全ク滅失シタルトキハ保險者カ保險金額ノ全額ヲ支拂フヘキコト

129
 2) 25
 24
 19
 18
 10

2) 179/87
 16
 14

重慶保險

損害保險 總則

當然ナリト雖モ其之ニ生シタル損害カ一部ニ止マルトキハ保險者ハ幾何ノ金
 額ヲ支拂フヘキカノ問題ヲ生スヘシ我商法ハ多數立法例ト同シク保險金額ノ
 保險價額ニ對スル割合ニ依リテ其責ニ任スヘキモノトセリ換言スレハ保險金
 額ノ保險價額ニ達セサル部分ハ恰モ被保險者カ自ラ保險者タル地位ニ立ツモ
 ノト觀テ保險者ノ負擔ヲ定ムルモノトス例ヘハ一萬圓ノ家屋ニ八千圓ノ火災
 保險ヲ付シタル場合ニ於テ五千圓ノ損害ヲ生シタルトキハ保險者ハ $\frac{8000}{10000} \times$
 $5000 = 4000$ ヲ負擔シ被保險者自身カ $\frac{2000}{10000} \times 5000 = 1000$ ヲ負擔スヘキナリ

我商法ノ規定ハ上述セル所ノ如シト雖モ此規定ハ勿論任意規定ニシテ當事
 者ハ損害ノ生シタル場合ニ於テ保險金額ニ達スル迄ハ常ニ其全額ノ填補ヲ爲
 スヘキ旨ヲ約スルコトヲ妨ケス(所謂 Versicherung an premier risqué)

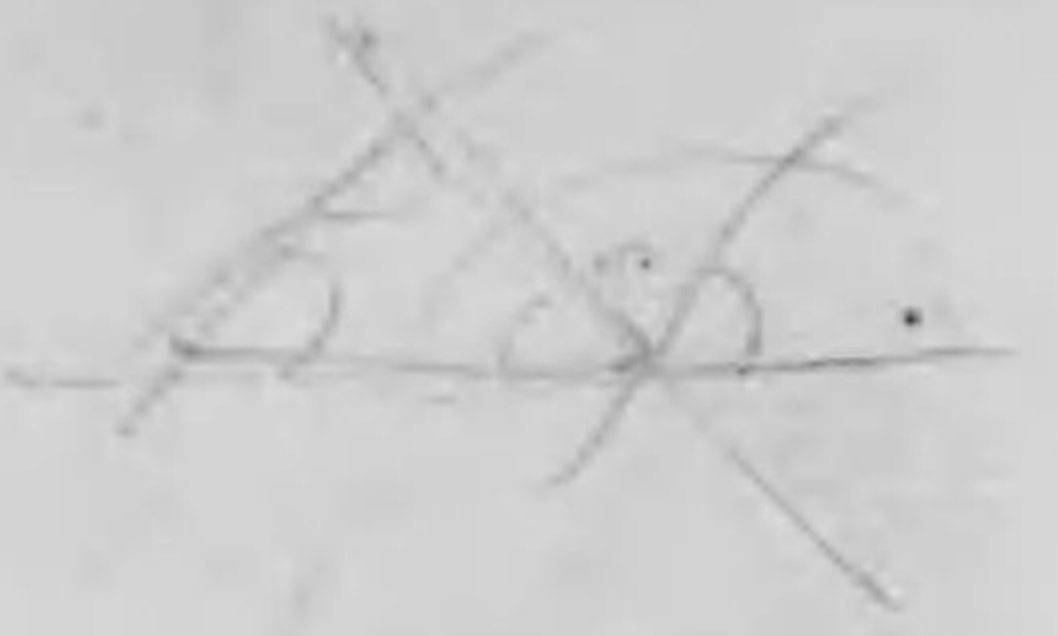
(四) 同一被保險利益ニ付キ同一危險ニ對シ同(期間)ニ數箇ノ保險契約カ存在
 スル場合ニ於テ保險金額ノ總額カ保險價額ニ超過セサルトキハ多數ノ一部保
 險存在スルモノナルヲ以テ別ニ問題ヲ生セス又數箇ノ保險契約カ一人ノ保險
 者ニ依リテ締結セラレタルトキハ縱令保險金額ノ總額カ保險價額ニ超過スル

モ單純ナル超過保險ノ場合ト同シク其超過部分ニ付キ保險契約ヲ無効トスレハ足ルカ故ニ別ニ問題ヲ生セス〔註一〕然レトモ數人ノ保險者ニ依リテ數箇ノ契約カ締結セラレ且其保險金額ノ總額カ保險價額ニ超過スルトキハ何レノ保險者カ如何ナル割合ニ依リテ其責ニ任スヘキカノ問題ヲ生ス之ヲ稱シテ**狹義ニ於ケル重複保險** (Doppelversicherung, assurance cumulative, double assurance, double insure) 〔註二〕ノ場合ト云フ

〔註一〕此場合ニ於テ數箇ノ契約カ異時ニ締結セラレタルトキハ超過後ノ契約ニ付キ其又ハ一部ヲ無効トスヘク又數箇ノ契約カ同時ニ締結セラレタルトキハ各契約ニ付キ超過額ヲ按分シテ其部分ヲ無効ト爲スヘシ是レ商法第三百八十六條ノ解釋上當然生スル結論ト觀テ可ナリ

〔註二〕英米法ニ於テハ重複保險ナル語ヲ廣義ニ用キ狹義ノ場合ハ之ヲ double insurance resulting in over insurance ト云フ獨逸學者亦廣義ノ用法ニ依ル者アレトモ獨逸ノ保險契約法(獨五九、瑞五三)ハ之ヲ狹義ニ用キタリ

同一物ヲ保險ノ目的トスルモ必スシモ重複保險ノ問題ヲ生スルモ何トナレハ同一物ニ付キ數箇ノ被保險利益ヲ存スルコトアレハナリ例ヘハ同一家屋ニ付キ賃借人トシテ自己ノ爲メニ有スル利益ト其返還ノ義務ニ付テ有



スル利益トヲ併存スルカ如シ又同一被保險利益ニ付テモ保險セラレル危險異ニスルトキハ重複保險ノ問題ヲ生セス例ヘハ一ハ火災保險ニシ他一盜保險ナル場合ノ如シ又保險期間ヲ異ニスルトキハ重複保險ノ問題ヲ生セサルヤ言フ埃タサル所ナリ而シテ又重複保險ノ問題ヲ生スル爲メニハ必スシモ**保險契約者ノ同一人タルコトヲ要セス**同一被保險者ノ爲メニ數人ノ保險契約者カ重複保險契約ヲ締結スル場合ハ稀有ニ非サルナリ例ヘハ荷送人カ既ニ運送品ヲ保險ニ付シタルコトヲ知ラスシテ運送取扱人カ更ニ荷送人ノ爲メニ之ヲ保險ニ付スルカ如シ

重複保險ニ關スル立法主義ハ甚タ區區タリ英米法及ヒ獨逸保險契約法(五九)ハ各保險者連帶シテ損害填補ノ責ニ任スヘキモノトス瑞西保險契約法(五三、七一)ハ之ニ反シ各保險者カ其各自ノ保險金額ノ割合ニ應シテ損害填補ノ責ニ任スヘキモノトスレトモ支拂不能ノ保險者ノ分擔額ニ付テハ他ノ保險者ニ責任アリトスルヲ以テ稍獨逸法ニ近キ結果ヲ生ス我商法ハ之ニ反シ千九百八年五月三十日法改正以前ノ獨商法(七七、七七以下)伊商法(四二六、四二七)蘭商法(二五二、二

$15:6 = 10:4$
 $15:9 = 10:6$
 $15:6 = 90:36$
 $15:9 = 90:54$

$10:9 = 6:5.4$
 $10:9 = 100:90$
 $10:9 = 1000:900$

$10:15 = 6:9$
 $10:9 = 6:5.4$

七七何商法四七二佛商法三三四三五九等ト同シク同時ノ重複保險ニ於テハ各保險者カ其各自ノ保險金額ノ割合ニ依リテ分擔シ異時ノ重複保險ニ於テハ各保險契約ハ前ノ保險契約ト重複スル範圍ニ於テ無効タルヘキモノトス七三八八然レトモ我邦ノ火災保險及ヒ信用保險等ノ實際ニ於テハ約款ニ依リ異時ノ重複保險ニ付テモ亦分擔ノ主義ヲ採レリ

上述セル如ク商法ノ規定ハ同時ノ重複保險ノ場合ニ於テハ各保險者ノ負擔額ハ其各自ノ保險金額ノ割合ニ依リテ (Pro Rata) 之ヲ定ムヘキモノトス三三八七一故ニ例ヘハ一萬圓ノ家屋ニ對シ九千圓ト六千圓トノ二保險アリトスレハ一保險者ハ $\frac{10000}{9000+6000} \times 9000 = 6000$ 他ノ保險者ハ $\frac{10000}{9000+6000} \times 6000 = 4000$ ノ割合ヲ以テ其責ニ任スヘキナリ

數箇ノ保險契約ノ日附カ同一ナルトキハ法律ハ其契約カ同時ニ爲サレタルモノト推定セリ三三八七二然レトモ是レ固ヨリ法律上ノ推定タルニ過キサルヲ以テ反證ヲ舉ケテ異時ノ主張ヲ爲スコトヲ得ヘシ

異時ノ重複保險ノ場合ニ於テハ前ノ保險者先ツ損害ヲ負擔シ若シ其負擔額

カ損害ノ全部ヲ填補スルニ足ラサルトキハ後ノ保險者之ヲ負擔スルモノトス三三八八即チ後ノ契約ハ其超過部分ニ付テ無効ナルモノタリ前掲ノ例ニ於テ九千圓ノ契約カ先ツ締結セラレタリトスレハ後ノ六千圓ノ契約ハ千圓ノ限度内ニ於テノミ其效力アルモノトス

保險價額ノ全部ヲ保險ニ付シタル後更ニ保險契約ヲ爲ストキハ其契約ハ全然無効ナリト雖モ法律ハ次ノ場合ニ限リテ更ニ保險契約ヲ爲スコトヲ得ヘキモノトセリ三八九

- 一、前ノ保險者ニ對スル權利ヲ後ノ保險者ニ讓渡スコトヲ約シタルトキ、
- 二、前ノ保險者ニ對スル權利ノ全部又ハ一部ヲ拋棄スヘキコトヲ後ノ保險者ニ約シタルトキ、

三、前ノ保險者カ損害ノ填補ヲ爲ササルコトヲ條件トシタルトキ、
 蓋シ上掲セル場合ハ保險契約者カ保險者ノ支拂能力ニ付キ疑ヲ抱クカ又ハ容易ニ支拂ナキコトヲ恐レテ後ノ保險ヲ爲スモノニシテ是等ノ場合ニハ超過保險ノ觀念ヲ生セス從テ重複保險ニ屬セサルモノト解スヘキナリ

同時ト異時トヲ問ハス重複保險ノ場合ニ於テ保險者ノ一人ニ對スル權利ノ拋棄ハ他ノ保險者ノ權利義務ニ影響ヲ及ホスコトナシ(三九〇)蓋シ重複保險ノ場合ニ於テハ各保險者ノ負擔部分ハ確定セラレ之ヲ超ユル部分ニ付テハ契約無効ナルヲ以テ其一保險者ニ對スル權利ノ拋棄アルモ他ノ保險者ノ契約ニ影響ヲ及ホササルヘキハ理論上當然ナル所ニシテ又實際上ニ於テモ被保險者カ一保險者ト共謀シテ他ノ保險者ノ利益ヲ害スル虞アルカ故ニ法律ハ此規定ヲ設ケテ法律關係ヲ明確ナラシメタルモノナリ

參考書——Ehrenberg in Iherings Jahrb. 33 S. 460 ff.; Kisch in Z. f. H. R. 75 S. 221 ff.

第三款 保險者ノ義務

- (一) 保險者ハ保險契約者ノ請求ニ因リ保險證券ヲ交付スルコトヲ要ス四〇三・二

保險證券 (Versicherungsschein, Polize, police, policy) [註一]ハ保險契約ノ成立要件タル

保險者ノ義務
保險證券交付ノ義務

證券ニ非ス却テ其成立後保險契約者ノ請求ニ因リテ發行セラレレハ保險證券ハ契約書ニ非ス保險者ノ署名ナルモノニシテ保險契約者之ニ署名スルコトナケレハナリ

[註一] Polize, police 等ノ語ハ polliceri ヲリ來ルモノナリト云フ (Goldschmidt, Handb. 3 Aufl. S. 374 Anm. 121)

保險證券ハ保險契約ノ一證據方法トシテ發行セラルル證據證券ニシテ有價證券ニ非ス保險證券ヲ指圖式ニ發行スルハ運送保險又ハ海上保險ニ付キ履行ハルル所ニシテ又之ヲ無記名式ニ發行スルコトヲ妨ケスト雖モ是等ノ場合ニ於テモ該證券ハ有價證券ト爲ルコトナク單ニ免責證券タルニ過キササルモノト解スルヲ(Re. O. H. G. 9 S. 242, 14 S. 28) [註二]

[註二] 有價證券及ヒ免責證券ニ付テハ拙著商行為法九一頁以下ヲ参照スベシ

保險證券ハ要式證券ニシテ法律ハ之カ記載事項ヲ定メタリ即チ左ノ如シ(四〇三・11)

- 一 保險ノ目的
- 二 保險者ノ負擔シタル危險

損害保險 總則

- 三 保險價額ヲ定メタルトキハ其價額
- 四 保險金額
- 五 保險料及ヒ其支拂ノ方法
- 六 保險期間ヲ定メタルトキハ其始期及ヒ終期
- 七 保險契約者ノ氏名又ハ商號 保險契約者カ商號ヲ有セサル法人ナルトキハ其名稱ヲ記載スルヲ以テ足ルヘキコト勿論ナリ
- 八 保險契約ノ年月日
- 九 保險證券ノ作成地及ヒ其作成ノ年月日
- 十 保險者ノ署名

此他保險業法施行規則第七條ノ規定ニ依レハ保險證券ニハ保險約款ノ全文ヲ記載スルカ又ハ之ヲ記載シタル書面ヲ添附スルコトヲ要ス

以上掲ケタル事項ノ外特殊ノ損害保險ニ付テハ第四百二十二條、第四百二十五條及ヒ第六百六十一條ニ各其記載事項ヲ定メタリ

參考書——Oertzen in Z. f. V. W. 11 S. 822

(二) 保險者ハ保險事故發生セル場合ニ於テ之ニ因リテ被保險者ノ受ケタル損害ヲ填補スル義務ヲ負フモノトス是レ實ニ保險者ノ負擔スル主タル義務ナリ損害ノ填補ハ通常金錢ヲ以テ之ヲ爲ス保險金額ノ支拂即チ是ナリ然レトモ例外トシテハ代物ノ交付、修繕等ノ方法ヲ以テスヘキ旨ヲ約スルコトナシトセス(本節第一款ノ五參照)

保險金額ノ支拂ニ先チ損害額ノ決定(Schadensberechnung)ヲ爲スコトヲ必要トス損害保險ハ損害填補ノ契約ニシテ單純ナル保險金額支拂ノ契約ニ非サレハナリ而シテ損害額ノ決定ニ付テハ法律ハ其損害カ生シタル地ニ於ケル其時ノ價額ニ依リテ之ヲ定ムヘキモノトシ又其損害額ヲ計算スルニ必要ナル費用ハ保險者ノ負擔タルヘキモノトス(三九三)然レトモ約款ニ於テハ損害額ニ付キ異議ヲ生シタルトキハ評價人又ハ仲裁人ノ判定ニ依ルヘキモノトシ其費用ハ當事者雙方平分シテ負擔スヘキ旨ヲ定ムル例少カラス尙ホ當事者カ保險價額ヲ定メタル場合即チ所謂評價濟證券ノ場合ハ既ニ之ヲ説述シタリ(前款ノ一參照)保險者ハ苟モ保險事故發生セル場合ニ於テハ之ニ因リテ生シタル損害ヲ填

補セサルヘカラス縦令其後ニ至リ保險ノ目的カ保險者ノ負擔セサル危險ノ發生ニ因リテ滅失シタルトキト雖モ其損害ヲ填補スル責ヲ免ルルコトヲ得サルハ當然ナリ(四一三)例ヘハ家屋半燒後洪水ノ爲メ全ク流失シタリトセンカ火災保險者ハ其半燒ノ損害ヲ填補セサルヘカラス但實際上斯ノ如キ場合ニハ被保險者カ其受ケタル損害ヲ證明スルコト困難ニシテ爲メニ保險金額ノ支拂ヲ受ケ得サルコトナキニ非サルヘシ

保險者カ損害填補ノ責任ヲ免ルヘキ例外ノ場合トシテ法律ノ規定セルモノ左ノ如シ

イ 戦争其他ノ變亂ニ因リテ生シタル損害ハ特約アルニ非サレハ保險者之ヲ填補スル責ニ任セス(三九五)然レトモ特約ニ依リテ戰時危險ヲ引受クルコト稀有ニ非ス又特ニ戰時危險ノミニ付キ保險契約ヲ締結スル場合モ之アリ尚ホ海上保險ニ關スル特例ニ付テハ本章第四節第二款ノ五ヲ參照スヘシ

ロ 保險ノ目的ノ性質若クハ瑕疵其自然ノ消耗又ハ保險契約者若クハ被保

險者ノ惡意若クハ重大ナル過失ニ因リテ生シタル損害ハ保險者之ヲ填補スル責ニ任セス(三九六)本條規定ノ前段ハ保險ノ目的ノ固有ノ性質ニ因リテ生シタル損害ニシテ其後段ハ保險契約者若クハ被保險者カ自ラ招キタル損害ナルヲ以テ保險者ニ填補ノ責ナカルヘキハ當然ナリ而シテ本條規定ノ場合ニ付テハ特約ヲ以テ填補ノ責ヲ負フコトヲ得ルヤト云フニ或ハ之ヲ第三百九十五條ト比較シテ消極說ヲ採ル者アレトモ(吾孫子、矢部兩學士商法通義四九八頁)是レ必スシモ正當ナラス例ヘハ保險契約者又ハ被保險者ノ惡意ニ因リテ生シタル損害ヲ填補スヘキ特約ハ勿論違法ナリト雖モ(民九〇)重大ナル過失ニ因リテ生シタル損害ヲ填補スヘキ特約ハ其結果公益ヲ害スル虞ナキ場合ニハ有效ナリト云フヘシ故ニ全然特約ノ自由ヲ認メサルモノト解スルハ不當ナリ

以上掲ケタル二場合ノ外約款ヲ以テ保險者ノ責任ヲ除外シタル場合所謂免責條款 (Verwirkungsklausel) 少カラスト雖モ是等ハ卷末附録ノ約款ニ掲ケル所ニ讓リ茲ニ之ヲ舉ケサルヘシ

(三) 保險者カ特約ヲ以テ利益(Gewinn, benefit, bonus)ノ配當又ハ分配ヲ約シタルトキハ其契約ノ條款ニ依リ保險者ニ生シタル利益ノ一部ヲ保險契約者ニ分配スルコトヲ要ス

利益配當ノ特約ハ多ク生命保險ニ行ハルレトモ損害保險ニ付テハ其リ希トルカ如シ若シ此特約ヲ爲シタルトキハ保險會社ハ之カ爲メニ特ニ準備金ヲ積立ツルコトヲ要ス(保險業法施行規則三三)

利益配當ニ付テ注意スヘキハ相互保險ニ於テハ其損害保險タルト生命保險タルトニ論ナク社員ハ剩餘金ノ分配ヲ受クレトモ是レ茲ニ所謂利益配當ニ非ズ利益配當トハ相互保險ニ非サル通常ノ保險契約ニ於テ特ニ之ヲ約束シタルモノヲ指スニ外ナラサレハ此二者ヲ混同スヘカラス

(四) 保險者カ破産ノ宣告ヲ受ケタルトキハ保險契約者ハ相當ノ擔保ヲ供セシムルコトヲ得(四〇五)一前段其擔保ハ質權抵當權ノ如キ物上擔保タルコトヲ得ヘク又保證ノ如キ對人擔保タルコトヲ得ヘシ(民四五)參照尙ホ此規定ノ當否ニ付テハ本節第六款ノ五ヲ參照スヘシ

保費
七十一
改
七十一
改

(五) 保險契約ノ全部又ハ一部カ無効ナル場合ニ於テ保險者カ保險契約者ニ對シ其受取リタル保險料ノ全部又ハ一部ヲ返還スヘキハ當然ナリ然レトモ法律ハ保險契約者及ヒ被保險者カ善意ニシテ且重大ナル過失ナキ場合ニノミ保險料ノ返還ヲ請求シ得ヘキモノトセリ(三九九)

保險者ノ責任カ始マル前ニ於テハ保險契約者ハ契約ノ全部又ハ一部ヲ解除スルコトヲ得(四〇七)此場合ニ於テハ保險者ハ保險料返還ノ義務アレトモ法律ハ保險者カ其返還スヘキ保險料ノ半額ニ相當スル金額ヲ請求スルコトヲ認メタリ(四〇九)是レ保險者ヲシテ保險契約締結ノ費用ヲ損失セシメサルノ旨趣ニ基ケル規定ニシテ此金額ヲ名ケテ返還手数料(Restoration charge)ト云フ

保險者ノ責任カ始マル前ニ於テ保險ノ目的ノ全部又ハ一部ニ付キ保險者ノ負擔ニ歸スヘキ危險カ生セサルニ至リタルトキハ保險者ハ其受取リタル保險料ノ全部又ハ一部ヲ返還スルヲ當然トス(民五三六)然レトモ法律ハ保險契約者又ハ被保險者ノ行爲ニ因ラスシテ危險カ生セサルニ至リタル場合ニ限リ保險料返還ノ義務アルモノトシ(四〇八)且此場合ニ於テモ亦半額ノ返還手数料ヲ請

求スルコトヲ得ヘキモノトセリ(四〇九)故ニ保險契約者又ハ被保險者ノ行爲ニ因リテ危險カ生セサルヒ至リタルトキハ保險者ハ保險料返還ノ義務ヲ負ハサルモノトス

上述セル第四百七條及ヒ第四百八條ハ保險者ノ責任カ始マル前ニ於テ保險料カ受領セラレタルコトヲ前提トスレトモ多クノ場合ニ於テハ約款ノ規定ニ依リ保險者ノ責任ハ保險料ノ受領ト共ニ始マルヲ以テ是等規定ハ適用ハ實際
上寧ロ稀ナルモノト云テ可ナリ

以上述ヘタル場合ノ外損害保險契約ニ於テハ約款ニ依リ危險カ發生セサル場合ニ於テ保險料ノ全部又ハ一部ノ拂戻ヲ爲スヘキ旨ヲ約スルコトアルハ保險業法施行規則第二十八條ノ豫想スル所ナリ

(六) 保險金額支拂ノ義務及ヒ保險料返還ノ義務(二年ヲ經過シタルトキハ時効ニ因リテ消滅ス(四一七))

第四款 保險者ノ權利

短期時効
保險者ノ權利

unrichtig

告知義務違反ノ場合ニ於ケル解除權

(一) 保險契約者ハ保險契約ノ當時ニ於テ重要ナル事實ヲ告ケタルコトヲ要シ且重要ナル事項ニ付キ不實ノ事ヲ告ケサルヲ要ス若シ惡意又ハ重大ナル過失ニ因リ之ニ違反スルトキハ保險者ハ契約ノ解除ヲ爲スコトヲ得(三九九ノ二)之ヲ稱シテ保險契約者ノ告知義務(Anzeigepflicht)ト云フ

廣義ニ於テ告知義務ト云フトキハ上述セル契約締結ノ當時ニ於ケル告知義務ノ外其締結後危險ニ變更アリタル場合ニ於ケル告知義務(四一一)及ヒ保險事故發生ノ場合ニ於ケル告知義務(四一二)ヲモ包含スルモノトス然ルニ此後ノ二箇ノ告知義務ハ保險契約締結ノ後之ニ因リテ生スル所ノ真正ナル法律上ノ義務ナルコト明カナレトモ契約締結ノ當時ニ於ケル告知義務ハ保險者ノ契約上ノ拘束條件タルニ過キスシテ真正ノ義務ニ非サルナリ(註一)從來多數ノ學者ハ

此場合ニ於ケル狹義ノ告知義務モ亦法律上ノ義務ナリト觀察シタルモ(註二)近時獨逸帝國裁判所ノ判例ハ之ヲ以テ保險者ノ契約上ノ拘束要件タルニ過キスト解スルニ至レリ(R. G. 58 S. 242, 62 S. 192, in Leipz. Zeitschr. 3 S. 403)本書ニ於テハ契約締結ノ當時ニ於ケル告知義務ノミヲ告知義務ト稱シ他ノ二者ハ通知義務

Veracternung
muss die Versicherung,
sachgemäß

務ト名ケテ之ヲ區別セントス(本款ノ四參照)

〔註一〕 法律上ノ義務ト權利ノ發生消滅ノ條件トノ相異ルコトハ近時學者ノ普ク認ム
(Thür, allgem. Teil S. 97 ff.)

〔註二〕 近時ロエリ(Roelli, Komm. 2. 58 ff.)ハ告知義務ヲ法律上ノ義務ト觀サルトキハ其違反ノ理
合ニ於テ保險者ニ損害賠償ノ請求權ヲ生セサルノ不都合アリト云ヘリ然レトモ告知義務
ノ違反カ別ニ不法行為ヲ成ス場合ニ於テハ其規定ニ依リ損害賠償ノ請求ヲ爲シ得ヘキヲ
以テ何等不都合アルコトナシ

告知義務者ハ損害保險ニ於テハ保險契約者タリ又保險契約者カ代理人ニ依
リテ契約ヲ締結スル場合ニ於テハ其代理人ニ就テ告知義務違反アリヤ否ヤヲ
定ムヘキモノトス即チ民法第一百一條ノ規定ハ此場合ニ類推適用アルモノト解
スヘキナリ

告知ノ目的ハ重要ナル事實ナリ、重要ナル事實トハ危險ノ測定ノ爲メニ重要
ナル事實(Umstände, die für die Übernahme der Gefahr erheblich sind; de nature à fixer l'opinion
du risque; material facts, which would influence the judgement of a prudent person
fixing the premium, or determining whether he will take the risk.)ヲ謂フ保險ノ目的自體

Uerstude

ニ存スル客觀的危險(Objektives Risiko, risque materiel)タルト。保險契約者又ハ被保險
者ノ保險ノ目的ニ對スル利害關係ヨリ生スル主觀的危險(subjektives Risiko, risque
moral)タルトヲ問ハス〔註三〕苟モ保險者カ其事實ヲ知悉シタランニハ契約ヲ締
結セサルカ又ハ少クトモ同一條件ヲ以テ契約ヲ締結セサルヘキ事實ハ之ヲ重
要ナル事實ト云フヘシ、實際上ニ於テハ保險契約者ハ保險會社ノ印刷シタル保
險申込書ニ依リテ申込ヲ爲スヲ常トシ其申込書ニハ欄ヲ分チ、一定ノ題目ヲ印
刷シ申込者ヲシテ各質問ニ對スル答辯ヲ記載セシムルモノトス是レ所謂質問
表(Fragebogen)ナレトモ質問表ノ記載以外ニ重要ナル事實ナキモノト云フヘカ
ラス

〔註三〕 例ヘハ家屋ノ木造ナルニ因ル火災ノ危險ハ客觀的危險ニシテ家屋ニ抵當權ノ設定ア
ルニ因ル危險ハ主觀的危險ナリ

告知義務ノ違反ハ告知義務者カ重要ナル事實ヲ告ケス又ハ重要ナル事項ニ
付キ不實ノ事ヲ告クル場合ニ存在ス、此不告知(Verschweigung, réticence, concealment)
又ハ不實ノ告知(fälschlicher Angabe, fausse déclaration, misrepresentation)ハ客觀的ニ觀察

損害保險 總則

1011

Brunner, im beschad el

スヘキモノニシテ保険契約者カ之ヲ知リテ告ケサルト知ラスシテ告ケサルト
 將タ知リテ不實ノ事ヲ告ケタルト知ラスシテ之ヲ告ケタルトハサルナリ
 又告知義務ノ違反タルニハ告知義務者ノ惡意又ハ重大ナル過失ニ因リテ不告
 知又ハ不實ノ告知アリタルコトヲ必要トス、惡意トハ重要ナル事實ノ存在セル
 コト又ハ重要ナル事項ニ付キ不實ノ事ナルコトヲ知リテ故ラニ之ヲ告ケス又
 ハ故ラニ之ヲ告ケタルヲ謂ヒ敢テ詐欺的ノ害意ヲ要スルモノニ非ス又重大ナル
 過失ニ因ル告知義務違反ノ場合ニハ重大ナル過失ニ因リテ告知セス又ハ不實
 ノ告知ヲ爲シタルヲ以テ足ル〔註四〕故ニ其知ラサル事實ニ付テモ若シ重大ナル
 過失ニ因リテ之ヲ知ラサリシトキハ不告知ニ基ク告知義務違反アリト解セサ
 ルヘカラス(反對說岡野博士法學新報一六卷七號六頁松波博士日本商行為法一
 三〇四頁水口氏法律評論二卷一一號一一〇頁)

〔註四〕重大ナル過失ニ因リ重要ナル事實ヲ思ヒ浮ヘサリシ場合ニ於テ告知義務違反アルコ
 トハ大審院ノ認ムル所タリ(民事判決錄二一輯一〇四四頁)尙ホ此判決ニ付テハ拙著私法論
 文集二卷商法判例批評ニテ參照スヘシ

告知義務ノ違反行爲タル不告知又ハ不實ノ告知ハ保險契約成立ノ時ニ於テ

其存否ヲ決スヘキモノニシテ申込ノ時ニ於テスヘキモノニ非ス故ニ申込後契
 約成立前新ニ事實ヲ生シ又ハ之ヲ發見シタルトキハ更ニ新告知ヲ爲スノ義務
 アルモノト云ハサルヘカラス。然レトモ一旦契約成立シタル後ニ於テハ斯ノ如
 キ義務アラサルコト勿論ナリ

告知義務違反ノ效果ハ保險者ニ契約ノ解除權ヲ發生セシムルモノトス、從來
 多數ノ立法例ハ保險契約ヲ當然無効トセルモ我商法改正法ハ獨瑞法ト同シク
 保險者ノ解除權ヲ認ムルニ止メタリ然レトモ保險者カ其事實ヲ知リ又ハ過失
 ニ因リテ之ヲ知ラサリシトキハ解除ヲ爲スコトヲ得サルモノトス(二九九ノ二、
 一但書)而シテ其事實ヲ知リタルコト又ハ過失ニ因リテ之ヲ知ラサリシコトハ
 保險契約成立ノ時ニ付テ之ヲ定ムヘク又事實ヲ知リタルコト若クハ過失ニ因
 リテ之ヲ知ラサリシコトノ舉證責任ハ解除ニ反對スル保險契約者之ヲ負フヘ
 キハ當然ナリ

告知義務違反ノ場合ニ於テ保險者ノ有スル解除權ハ保險者カ解除ノ原因ヲ
 知リタル時ヨリ一个月間之ヲ行ハサルトキハ消滅ス、契約ノ時ヨリ五年ヲ經過

Handwritten notes in a circle at the top of the page.

シタルトキ亦同シ(三九九ノ二)是等ノ期間ハ法定期間ニシテ時効ニ非ス故ニ
保險契約ハ五年ノ經過ニ因リテ告知義務違反ニ關シテハ不可爭(Uncontestable)ト
爲ルモノトス

告知義務違反ノ場合ニ於ケル解除權行使ノ方法ニ付テハ別ニ規定ナケレハ
保險契約ノ相手方タル保險契約者ニ對スル意思表示ニ依リテ其解除ヲ爲スヘ
キモノタリ(民五四〇)但約款ノ規定ニ依リテ別段ノ定ヲ爲スコトヲ妨ケサルモ
ノト解スヘシ

告知義務ノ違反ニ因リテ保險者カ契約ヲ解除シタルトキハ其解除ハ將來ニ
向テノミ其效力ヲ生ス(註五)(三九九ノ三)故ニ保險者ハ其受領シタル保險料ヲ
返還スルノ義務ナク却テ解除ノ時マテノ保險料ヲ請求スルコトヲ得ヘシ然レ
トモ縦合危險發生ノ後解除ヲ爲シタル場合ニ於テモ損害ヲ填補スル責ニ任セ
ス若シ既ニ保險金額ノ支拂ヲ爲シタルトキハ其返還ヲ請求スルコトヲ得但保
險契約者ニ於テ危險ノ發生カ其告ケ又ハ告ケサリシ事實ニ基カサルコトヲ證
明シタルトキハ此限ニ在ラス(三九九ノ三二)

〔註五〕 契約ノ解除カ將來ニ向テノミ其效力ヲ生スルハ我民法及ヒ商法ノ用語ニ依レハ眞ノ
解除(Kücktritt)ニ非スシテ却テ將來ニ對スル解約(Kündigung)ヲ指スモノナリ然レトモ第三百九
十九條ノ三(第二項)ニ依レハ保險者ニハ原則トシテ保險金額支拂ノ義務ナキモノニシテ即
チ過及的ニ契約ヲ消滅セシムルノ注意タリ第一項ニ於テ將來ニ向テノミ其效力ヲ生スト
セルハ單ニ保險料返還ノ義務ナキコトヲ定ムルノ旨趣タルニ過キヌ故ニ立法ノ形式トシ
テハ寧ロ之ヲ眞正ノ解除トシ過及的ニ契約ヲ消滅セシムヘキモノト定メ例外的ニ保險料
返還ノ義務ナキコトヲ定ムルヲ可トス

上述セル告知義務ノ法律上ノ根據ニ付テハ從來學說甚タ區區タリ或ハ保險
契約ノ最大善意契約タルニ因ルト説明スル者アレトモ循環論法ニシテ探ルニ
足ラス且保險者ニ告知義務ナキ理由ヲ闡明スルコトヲ得サルナリ多數ノ學者
ハ告知義務ノ違反ハ意思ノ合致ヲ害スルニ因ルモノトス之ヲ合意説(Konsens-
theorie)トシ(Malss, Betrachtungen S. 28 ff.; Lewis, Jahrb. § 5)然レトモ此説ニ依レハ
律カ保險契約者ノ惡意又ハ重大ナル過失ノ有無ニ依リテ區別ヲ爲シタル理
ヲ解スヘカラス何トナレハ善意無過失ノ場合ニ於テモ尙ホ意思ノ合致ヲ害ス
ルヲ以テナリ故ニ告知義務ハ保險契約ノ特殊ナル性質ニ基キ法律ノ設ケタル
特殊ノ制度ト解スルノ外ナシ又告知義務ノ違反ニ因リ契約カ解除セラレタル

場合ニ於テ契約者カ保険料ノ返還ヲ請求シ得サル根據ニ付テモ諸説アリ或ハ損害賠償ノ性質ヲ有スト解シ又或ハ保險者ノ負擔シタル危険ノ對價トスル者アレトモ共ニ十分ニ其性質ヲ説明スルニ足ラス寧ロ法律カ特ニ設ケタナリト解スルヲ穩當トスヘシ

上述セル如ク告知義務ハ保險契約ニ關スル特殊ノ法制ナルヲ以テ苟モ之ニ關スル特別規定ニ依リ契約ノ解除ヲ爲シ得ヘカラサル場合例ヘハ保險者カ過失ニ因リテ重要ナル事實ヲ知ラサリシトキ又ハ解除權行使ノ期間カ經過シタルトキノ如シニ於テハ保險者ハ危険測定ニ關スル事項ニ付キ錯誤又ハ詐欺アリタルノ理由ニ因リ民法一般ノ規定ニ從ヒテ契約ノ無効又ハ取消ヲ主張スルコトヲ得ヘカラス但立法論トシテハ保險契約キテハアリタル場合ニ於テ仍ホ取消權ナシトスルハ不當ナレハ獨逸保險契約法ニ依リテ明文ヲ以テ之ヲ認ムルヲ可トス〔註六〕

〔註六〕大審院ノ判決民事判決錄一七輯八五頁ハ詐欺ニ關スル民法規定ノ適用示セリ瑞西保險契約法ノ解釋トシテロエリノ探ル見解亦同シ(Bailli, Konn. 70)モ大審院ノ判決ヲ不當トセルモ(商法改正法評論再版一七九頁以下)解釋論トシテハ誤レリ

又此ノ旨ハ
又此ノ旨ハ
又此ノ旨ハ
又此ノ旨ハ
又此ノ旨ハ

審院刑事部判決(判決錄二〇輯九〇三頁)ハ第四百二十九條ト民法ノ規定トハ互ニ適用ヲ妨クルモノニ非スト判示セルモ是レ亦謬見タルヲ免レス尙ホ民法上ノ詐欺罪ノ成立スル場合ト雖モ私法關係ノ解釋ニハ何等ノ差異ヲモ生セサルモノト觀ルヘシ(法學志林一七卷一號八四頁以下拙稿參照)

告知義務ニ關スル特別規定ノ適用セララルヘキ範圍ニ於テハ民法上ノ錯誤及ヒ詐欺ニ關スル規定ノ適用ヲ排除スルコト上叙ノ如シト雖モ其他ノ關係ニ於テハ錯誤、詐欺、強迫等ニ關スル民法規定ノ適用アルヘキコト勿論ナリ例ヘハ保險ノ目的ニ關スル錯誤ハ契約ノ無効ヲ惹起スルモノトス(民九五)此點ニ付テハ復タ學者間ニ異說アルコトナシ

告知義務ニ關スル參考書——法學新報一六卷五、七、八號岡野博士論文、拙著私法論文集一卷所載告知義務ニ關スル法規ノ改正ニ就テ同書二卷所載告知義務] Meyer, Die Anzeigepflicht des Versicherungsnehmers beim Abschluss des Versicherungsvertrags; Buche, Über die Anzeigepflicht des Versicherten beim Abschluss der Versicherung; Hagen in Thierings J. 47 S. 193 ff.

(二) 保險契約者ハ保險者ニ對シ保險料ヲ支拂フ義務ヲ負フモノトス是レ即チ

保險者カ損害填補義務ヲ負擔スル對價ニシテ保險者ノ有スル主タル權利ナリ
 保險料ハ金錢ナルヲ常トスレトモ法律上他ノ給付タルコトヲ得サルモノニ
 非ス其支拂方法ニハ一時拂(einnmalige Prämie, Misc)ト分割拂(laufende Prämie, Zeiprämie)
 トアリ至保險期間ニ對スル保險料ヲ一時ニ支拂フモノヲ一時拂トシ之ヲ分割
 シテ支拂フモノヲ分割拂トス損害保險ニ於テハ一時拂ニシテ而モ前拂ヲ常ト
 スルモ再保險其他特別ノ場合ニ於テハ後拂ノ方法ヲ認ムルコトナシトセス(尙
 ホ本節第一款ノ四參照)

保險料ノ支拂ハ商法ノ規定ニ依リ保險者ノ營業所ニ於テ爲スヘキモノニシ
 テ即チ持參債務ナレトモ(二七八)實際上多クノ場合ニハ保險者ヨリ人ヲ派シテ
 契約ヲ締結スルト同時ニ保險料ヲ取立テ居レリ又契約締結後保險料ノ拂込ヲ
 爲ササルトキハ強制シテ之ヲ取立ツルコトヲ得ヘキヤ勿論ナルモ實際上多ク
 ノ場合ニ於テハ保險者ノ責任ハ保險料受領ノ時ニ始マルモノトシテ其拂込ナ
 キモ之ヲ強制スルカ如キコトナシ

保險料額ハ契約ニ因リ定メラルルモノニシテ當事者ノ一方ヨリ其變更ヲ請

求スルコトヲ得サルハ勿論ナレトモ法律ハ左ノ二場合ニ限り保險契約者ニ於
 テ將來ニ向ヒ保險料ノ減額ヲ請求シ得ヘキモノトセリ尙ホ此點ニ付テハ第七
 款ノ一及ヒ二ニ之ヲ説明スヘシ

① 保險價額カ保險期間中著シク減少シタルトキハ保險契約者ハ保險者ニ
 對シテ保險金額及ヒ保險料ノ減額ヲ請求スルコトヲ得但保險料ノ減額ハ
 將來ニ向テノミ其效力ヲ生ス(三九二)

二 保險契約ノ當事者カ特別ノ危險ヲ斟酌シテ保險料ノ額ヲ定メタル場合
 ニ於テ保險期間中其危險カ消滅シタルトキハ保險契約者ハ將來ニ向テ保
 險料ノ減額ヲ請求スルコトヲ得(四〇〇)

保險料支拂ノ義務者カ保險契約者ナルハ言ヲ俟タス他人ノ爲メニスル保險
 契約ノ場合ニ於テモ亦保險契約者カ保險料支拂ノ義務ヲ負フモノニシテ被保
 險者ハ其契約ニ因リ權利ヲ得ルモ義務ヲ負フコトナシ(四〇一)然レトモ保險契
 約者ノ破産ノ場合ニ付テハ法律ハ特別規定ヲ設ケ保險者ヲシテ被保險者ニ對
 シ保險料ヲ請求スルコトヲ得セシメタリ(四〇六)

擔保請求權

保險契約者
及被保險者
ノ通知義務

參考書——Woll in N. f. V. W. II S. 229 ff.

(三) 保險契約者カ破産ノ宣告ヲ受ケタル場合ニ於テ保險料ノ全部支拂ナカリシトキハ保險者ハ之ニ對シ相當ノ擔保ノ供與ヲ請求スルコトヲ得(四〇五三)尙ホ此規定ニ付テハ前款ノ四及ヒ第六款ノ五ヲ參照スヘシ

(四) 保險期間中危險カ保險契約者又ハ被保險者ノ責ニ歸スヘカラサル事由ニ因リテ著シク變更又ハ増加シタル場合ニ於テ保險契約者又ハ被保險者カ之ヲ知リタルトキハ遲滯ナク保險者ニ通知スルコトヲ要ス若シ其通知ヲ怠リタルトキハ保險者ハ危險ノ變更又ハ増加ノ時ヨリ保險契約カ其效力ヲ失ヒタルモノト看做スコトヲ得(四一一・二)又保險者ノ負擔シタル危險メ發生ニ因リテ損害カ生シタル場合ニ於テ保險契約者又ハ被保險者カ其損害ノ生シタルコトヲ知リタルトキハ遲滯ナク保險者ニ對シテ其通知ヲ發スルコトヲ要ス(四一二)保險契約者又ハ被保險者カ此第二ノ通知義務(四一二)ヲ怠リタル場合ノ制裁ニ付テハ何等ノ規定ナシト雖モ保險者ハ通知ヲ受ケサレハ損害ノ填補ヲ爲ササルヘク又通知義務ノ懈怠ニ因リテ損害ヲ被ムリタルトキハ其賠償ヲ請求ス

被保險者ノ
損害防止義務

ルコトヲ得ヘシ尙ホ約款ニ於テハ保險契約者又ハ被保險者ノ通知義務ニ付キ詳細ナル規定ヲ爲シ又別ニ說明ノ義務(Auskunftspflicht)ヲ負ハシメ若シ詐欺ノ目的ヲ以テ通知書又ハ說明ニ不正ノ表示ヲ爲シタルトキハ保險者ニ填補ノ責ナキ旨ヲ定ムルモノアリ是レ所謂免責條款(前款ノ二參照)ノ一場合タリ(獨保險契約法六・三三・三四參照)瑞西保險契約法ハ明文ヲ以テ同一旨趣ノ規定ヲ爲セリ(同法四〇)

參考書——法學新報二五卷四號所載青山法學士「保險契約者ノ負擔セル通知義務ニ就テ」

(五) 被保險者ハ損害ノ防止ヲカムルコトヲ要ス(四一四一)本文之ヲ稱シテ損害防止義務(Rettungspflicht)ト云フ

被保險者ノ此義務ハ嘗ニ保險者ノ負擔ノ加重ヲ避ケシムル爲メニ存スルノミナラス實ニ天物ヲ暴殄セシメサル公益上ノ理由ニ因リテ認メラレタル所ナルヲ以テ損害防止ニ必要又ハ有益ナリシ費用ハ之ヲ填補額ト合シテ保險金額ニ超過スルトキト雖モ保險者之ヲ負擔スヘキモノトセリ(四一四一)但書(但約款

ニ於テハ損害防止ノ費用ハ特約アルニ非サレハ保險者之ヲ負擔セサル旨ヲ定メタルモノ少カヲ

一部保險ノ場合ニ於テハ保險者ハ損害防止ノ費用ニ付テモ亦保險價額ニ對スル割合ヲ以テ之ヲ負擔シ其殘部ハ被保險者自身之ヲ負擔スヘキモノトス(四一四二)蓋シ一部保險ノ場合ニハ保險ニ付セラレサル部分ニ付テハ被保險者自ラ保險者ノ地位ニ立ツモノニシテ保險者ハ唯自己ノ危險ヲ負擔シタル部分ニ付テノミ損害防止費用ノ利益ニ浴スヘキモノナレハナリ(本節第二款ノ三參照)

被保險者カ損害防止義務ヲ怠リタル場合ノ制裁ニ付テハ法律ニ規定ナキモ保險者ハ之ニ因リテ生シタル損害ノ賠償ヲ請求シ得ヘク從テ相殺ニ因リ其支拂フヘキ保險金額ノ一部ヨリ之ヲ差引キテ支拂ヲ爲スコトヲ得ヘシ然レトモ約款ニ依リ會社カ費用ノ負擔ニ任セサルヘキ旨ヲ定メタル場合ニ於テハ縱令損害防止義務ノ違反アルモ損害賠償ノ請求權ナキモノト解スルヲ妥當トス
(六) 保險ノ目的ノ全部カ滅失シタル場合ニ於テ保險者カ保險金額ノ全部ヲ支

保險ノ目的ニ關スル權利取得

subrogation

第三者ニ對スル權利取得

拂ヒタルトキハ被保險者カ其目的ニ付キ有セル權利ヲ取得ス(四一五本文)是レ民法第四百二十二條ト同旨趣ノ規定ニシテ英法ニ於テハ代位(subrogation)トシテ之ヲ認ムルニ反シ獨瑞法等ハ斯ノ如キ權利移轉ヲ認メス唯獨商法第八百五十九條ニハ海上保險ノミニ付キ之ニ該當スヘキ規定アリ例ヘハ船舶保險者カ保險金額ノ全額ヲ支拂ヒタルトキハ其難破物ノ所有權ヲ取得スルカ如シ我商法ノ解釋トシテモ該規定ハ海上保險ノ場合ニ於テ特ニ其適用多カルヘシ然レトモ陸上保險ニ於テモ亦其適用ナキニ非ス例ヘハ家屋カ火災ニ因リ全燒タル場合ニ保險者カ燒殘ノ木石等ノ所有權ヲ取得スルカ如キ即チ是ナリ
本條ノ規定ニ依ル所有者ノ權利ノ取得ハ法律上當然ノ取得ニシテ被保險者ノ讓渡ヲ待タス法律上ノ權利移轉アルモノナリ故ニ動產所有權ノ移轉ニ關シテハ引渡ナキモ之ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得ヘキモノトス(民一七八)
一部保險ノ場合ニ於テハ保險者ノ權利ハ保險金額ノ保險價額ニ對スル割合ニ依リテ之ヲ定ムルモノトス(四一五但書)是レ一部保險ノ性質上當然ノ規定ナリ
(七) 損害カ第三者ノ行爲ニ因リテ生シタル場合ニ於テ保險者カ被保險者ニ對

損害保險 總則

シ其負擔額ヲ支拂ヒタルトキハ其支拂ヒタル金額ノ限度ニ於テ保險契約者又ハ被保險者カ第三者ニ對シテ有セル權利ヲ取得ス(四一六)是レ亦第四百十五條ト同旨趣ニ出テタル規定ニシテ英法ニ所謂代位ノ一場合ニ屬シ獨瑞法モ亦之ヲ認メタリ(獨保險契約法六七、獨商八〇、四瑞保險契約法七二)

本條ニ所謂**第三者ノ行爲**トハ**第三者ノ不法行爲**ノミヲ指稱スルモノナル否ヤ多少ノ疑ナキヲ得ス(註一)然レトモ**第三者カ債務不履行**ニ因ル損害賠償義務ヲ負フ場合ノ如キハ本條ノ適用アルモノト觀テ可ナリ例ヘハ家屋ノ賃借人カ輕過失ニ因リテ該家屋ヲ燒失セシメタルトキ其所有者ニ保險金額ヲ支拂ヒタル保險者ハ所有者ノ賃借人ニ對シテ有セル貸借契約ニ基ク損害賠償ノ請求權ヲ代位スルコト恰モ家屋ノ放火者ニ對スル不法行爲上ノ損害賠償請求權ヲ代位スルト同一ナルヘシ尙ホ**大審院判例**中ニハ保險者カ本條ノ規定ニ共同海損ニ因リテ生シタル分擔額請求權ヲ取得スル場合ヲ認メタルモノアリ而シテ其判示スル所ニ依レハ損害行爲ヲ爲シタル**第三者ト**其行爲ニ因リテ債務ヲ負擔シタル**第三者ト**ハ同一人タルヲ要セスト云ヘリ(民事判決錄一七輯二)

(註一) 瑞西法ハ**第三者ノ不法行爲**ノ場合ニ限リ又獨瑞法ハ孰レモ被保險者ノ家族ニシテ共同生活ヲ爲ス者ノ過失ニ因リ損害ヲ生シタル場合ニハ保險者カ權利ヲ取得セサルモノト定メタリ是レ立法上必要ナル規定ニシテ我商法ニ缺クル所ナリ

本條ハ保險者カ被保險者ノ外**保險契約者ノ權利ニ代位スルコト**ヲモ認メタリ是レ頗ル了解ニ苦ム所ナリト雖モ例ヘハ他人ノ物ノ保管者カ他人ノ爲メニ保險契約ヲ爲シタルトキ**第三者**其物ヲ燒失スルニ於テハ保險契約者タル保管者ハ其**第三者**ニ對シ損害賠償ノ請求權ヲ有スヘク保險者ハ其權利ヲモ代位シ得ヘキ法意ナリト解シテ誤ナカルヘシ

保險者カ本條ノ規定ニ依リテ權利ヲ取得スルハ亦第四百十五條ノ場合ト同シク法律上當然ノ權利移轉ナルカ故ニ債權讓渡ニ關スル民法第四百六十七條ノ手續ヲ要セスシテ**第三者**ニ對抗スルコトヲ得ヘシ唯此權利移轉ハ保險者カ被保險者ニ對シ其負擔額ヲ支拂ヒタル時ニ生スルモノナルヲ以テ其以前保險契約者又ハ被保險者カ其權利ヲ行使シ**第三者**ヨリ損害ノ賠償ヲ受ケタルトキ又ハ其權利ヲ他人ニ讓渡シ若クハ拋棄シタルトキノ如キハ保險者ハ之ヲ取得

スルコトヲ得サルヤ明白ナリ此場合ニ付テハ別ニ明文ノ規定ナシト雖モ保險者ハ其失ハレタル權利ニ對シテ損害ノ賠償ヲ求ムルコトヲ得ヘク從テ保險金額支拂前ニ此事ヲ發見シタルトキハ其金額ヲ保險金額ヨリ差引キテ支拂ヲ爲スコトヲ得ヘシ〔註二〕

〔註二〕 獨瑞法ハ孰レモ明文ヲ以テ略ホ同旨趣ノ規定ヲ爲セリ

保險者カ被保險者ニ對シ其負擔額ノ一部ヲ支拂ヒタルトキハ保險契約者又ハ被保險者ノ權利ヲ害セサル範圍内ニ於テノミ第四百十六條第一項ニ定メラレタル權利ヲ行フコトヲ得(四一六二)

(八) 保險料支拂ノ義務ハ一年ヲ經過シタルトキニ時効ニ因リテ消滅ス(四一七)

短期時效

他人ノ爲メニスル保險

保險契約者ノ地位

第五款 他人ノ爲メニスル保險

(一) 他人ノ爲メニスル保險契約ノ有效ナルコト及ヒ其法律上ノ性質如何ニ付テハ既ニ之ヲ述ヘタルヲ以テ茲ニ贅セス(第一章第三節ノ四參照)

他人ノ爲メニスル保險ニ於テハ保險契約者ハ自己ノ名ヲ以テ他人ノ爲メニ

契約締結ノ要件

契約ヲ爲スモノナレハ保險契約者トシテノ權利義務ハ自ラ之ヲ有スルモノナリ故ニ保險契約者カ保險者ニ對シ保險料ヲ支拂フ義務ヲ負フヘキハ當然ナリ(四〇一)被保險者ハ原則トシテハ保險料支拂ノ義務ヲ負フコトナシ(例外四〇六)而シテ保險料ノ返還ヲ受クヘキ場合ニ於テ之ヲ受クルノ權利ハ亦保險契約者ニ屬スルモノトス唯損害ノ填補ヲ受クル權利カ被保險者ニ屬スルハ論ヲ埃タサル所ナリ

(二) 保險契約者カ契約ヲ爲スニハ必スシモ被保險者ノ何人ナリヤヲ明示スルコトヲ要セス例ヘハ被保險者ノ不定ナル保險 (Versicherung wen es angeht, assurance pour compte de qui il appartient) ノ如キモ亦有效ニ締結セラルルコトヲ得ヘシ又保險契約者カ被保險者ノ委任ヲ受ケテ之カ爲メニ契約ヲ爲ス場合ニ於テハ其他人ノ爲メニスル旨ヲ告クルコトモ必要ナラサルモノトス法律ハ保險契約者カ委任ヲ受ケスシテ他人ノ爲メニ契約ヲ爲シタル場合ニ限リ其旨ヲ保險者ニ告ケサルトキハ該契約ヲ無効ト爲スヘキコトヲ定メタリ(四〇二前段)而シテ此規定ハ既ニ廢止セラレタル獨商法第七百八十二條ニ倣ヒタルモノニシテ獨逸

損害保險 總則

被保險者ノ地位

二二〇

保險契約法七四乃至八〇(瑞西保險契約法一六、一七)ノ如キハ全然之ト異レル規定ヲ爲セリ(立法論トシテハ告知義務違反ノ結果トシテモ尙ホ契約ノ無効ヲ惹起セサルモノト定メタル以上ハ前款ノ一参照)他人ノ爲メニスル旨ヲ告ケサル契約ヲ當然無効ト爲スハ彼此多少權衡ヲ失スル所アリト云ハサルヲ得ス

(三) 他人ノ爲メニスル保險ニ於ケル被保險者ハ當然其契約ノ利益ヲ享受シ取テ其利益ヲ享受スヘキ旨ノ意思表示ヲ爲スコトヲ必要トセス(民五三七參照)故ニ保險事故發生セル場合ニ於テハ被保險者ハ當然損害ノ填補ヲ受ケタルノ權利ヲ有シ保險者ニ對シテ直接ニ之ヲ行使スルコトヲ得ヘシ是レ被保險者カ保險契約者ノ權利ヲ讓受ケタルノ觀念ニ非スシテ被保險者ノ權利ハ契約ニ因リテ直チニ發生スルノ觀念タリ、第四百二條後段ノ規定ハ委任ヲ受ケスシテ他人ノ爲メニ契約ヲ爲シタル場合ニ於テ契約者カ其他人ノ爲メニスル旨ヲ告ケタルトキハ被保險者ハ當然其契約ノ利益ヲ享受スル旨ヲ定ムルカ故ニ委任ノ契約ヲ爲ス場合ニハ被保險者カ當然其利益ヲ享受スルヤ否ヤ不分明ナルカ如キモ委任ナカリシ場合ニ限リテ此規定ノ適用アリ委任ヲ受ケタル場合ニハ被

保險契約者ト被保險者トノ關係

保險ト其目的ノ上ニ存スル擔保權

保險者ノ利益享受ノ意思表示ヲ必要ト爲スモノト解スルハ却テ權衡ヲ失スルノ嫌アルヲ以テ後ノ場合ニモ亦當然利益ヲ享受スルモノト解シテ可ナリ

他人ノ爲メニスル保險ニ於テ被保險者ハ通知義務損害防止義務等ノ義務ヲ負フニ至ルヘシ是等ノ義務ハ保險契約ノ意思表示上ノ效力ヲ以テ其原由ヲ説明スヘカラス寧ロ法律ノ規定ニ依リテ直接ニ發生スル被保險者ノ義務ト解スヘキナリ

(四) 保險契約者ト被保險者トノ關係ニ付テハ保險契約者カ委任ヲ受ケタル場合ニハ委任ノ規定ノ適用アリ委任ナキ場合ニハ事務管理ノ規定ノ適用アルコト多カルヘシ其關係ハ總テ當事者ノ意思ニ從ヒ之ヲ判斷スヘキモノニシテ一概ニ決定スヘカラス

第六款 保險ト其目的ノ上ニ存スル擔保權

(一) 保險金額ニ付キ民法第三百四條ノ適用アリヤ否ヤ詳言スレハ先取特權者、質權者又ハ抵當權者ハ其權利ノ目的ニ生シタル損害ノ填補トシテ被保險者カ

損害保險 總則

受クヘキ保險金額ニ對シ其權利ヲ行フコトヲ得ルヤ否ヤ(民一三三五〇三七
二)ニ付テハ多少ノ疑問ナシトセス或ハ保險金額ノ請求權ハ目的物ノ滅失又ハ
毀損ニ因リテ生スルモノニ非ス却テ別箇ノ保險契約ヲ原因トスルモノナルヲ
以テ民法第三百四條ノ規定ハ此場合ニ適用ナシト解スル者アリ(松波博士日本
商行為法一三三二頁以下)然レトモ民法第三百四條ニ所謂物ノ滅失又ハ毀損ニ
因リテ債務者カ受クヘキ金錢其他ノ物トハ必スシモ物ノ滅失又ハ毀損ヲ原因
トシテ法律ノ規定ニ依リテ受クヘキ金錢其他ノ物ノミヲ指スモノト解スヘカ
ラス特別ノ契約ニ基キテ受クヘキ金錢其他ノ物ハ之ニ包含セストスル法文上
ノ根據ナキノミナラス債權者保護ノ爲メニセル物上代位ノ立法ノ旨趣ニ照シ
テ後ノ場合ヲモ包含スルモノト解スルヲ正當トス故ニ通説ハ先取特權者質權
者又ハ抵當權者カ保險金額ノ上ニ其權利ヲ行フコトヲ認メ居レリ(梅博士民法
要義三〇四條、富井博士民法原論二卷三五二頁、加藤博士海法研究一卷四一五頁
以下、拙著海商法二二四頁)

上述セル如ク保險ノ目的ノ先取特權者質權者又ハ抵當權者ハ保險金額ニ對

保險金額ニ
對スル抵當
權者ノ權利

シテ其權利ヲ行フコトヲ得レトモ其拂渡前ニ差押又ハ假差押(註一)ヲ爲スニ
必要トス是レ民法第三百四條ノ規定セル所ナリ

(註一) 法文ニ差押トアルモ假差押ノ場合ヲ包含スト解セサレハ權利者ノ保護ヲ全クスルコ
トヲ得ヘカラサルナリ(富井博士前掲三五五頁)

(二) 前段ニ叙述セル如ク抵當權者ハ民法第三百四條ノ規定ニ依リ抵當物ノ滅
失又ハ毀損ニ因リテ生スル保險金額ニ對シ其權利ヲ行フコトヲ得ヘシト雖モ
〔註一〕其拂渡前ニ差押ヲ爲スコトヲ必要トスルヲ以テ手續上煩累アルノミナラ
ス差押前ニ拂渡アリタルトキハ其權利ヲ行フコトヲ得サルノ不便アリ又抵當
物ノ所有者カ其物ヲ第三者ニ讓渡シタル場合ニ於テハ抵當權者カ其第三者ノ
受クヘキ保險金額ニ對シテ權利ヲ行フコトヲ得ヘキヤ否ヤニ付キ疑アルヲ免
レス〔註二〕故ニ實際ニ於テハ抵當權者ハ被保險者ノ保險者ニ對シテ有スル保險
契約上ノ債權ノ上ニ質權ヲ設定シ且民法第三百六十四條ノ規定ニ依リ保險者
ヲシテ之ヲ承認セシメ直接ニ保險金請求權上ニ其權利ヲ行フヲ常トス既ニ保
險契約ヨリ生スル被保險者ノ權利ノ讓渡ヲ認ムル以上ハ(本節第七款ノ四參照)

其債權ヲ債權質ノ目的ト爲スコトモ亦之ヲ認め得ヘキモノト云ハサルヘカラ
ス

〔註一〕 抵當權者カ保險金ニ對シ其權利ヲ行フノ必要ハ多ク建物ノ火災保險ノ場合ニ生スル
モノトス然ルニ船舶ニ付テモ抵當權アルヲ以テ海上船舶保險ノ場合ニ於テモ亦同一ノ問
題ヲ生スルコトアルヘシ

〔註二〕 此問題ニ付テハ大審院ハ積極説ヲ採用スレトモ民事判決錄一三輯二六五頁反對論者
ナシトセス(富井博士前掲三五三頁松波博士前掲一三三八頁以下)

抵當權者ハ上述セル方法ニ依リ同時ニ被保險者ノ有スル保險契約上ノ債權
ニ質權ヲ設定セシメテ其權利ノ保全ヲ計ルコトヲ得ヘシト雖モ保險契約者カ
保險者トノ合意ヲ以テ契約ヲ解除シタル場合又ハ保險契約者ノ破産其他ノ原
因ニ因リテ契約解除セラレ或ハ消滅ニ歸シタル場合等ニ於テハ之カ爲メニ不
測ノ損失ヲ被ムルノ虞ナシトセス若シ是等不慮ノ危險ヲ避ケントスレバ抵當
權者自ラ保險契約者ト爲リテ他人ノ爲メニ保險契約ヲ締結スルヲ可トス
外國法申獨逸民法ハ抵當權カ當然保險金請求權ニ對シテ其效力ヲ及ホスヘ
キモノトシ第千百二十七條乃至第千百三十條及ヒ保險契約法第九十九條乃至

抵當物ヲ保
護スル目
的トスル
者ノ保
險

第百七條ニ於テ抵當權者ノ保護ヲ計ル旨趣ヲ以テ周到ナル規定ヲ設ケタリ瑞
西民法(八二二)及ヒ保險契約法(五七五八)ノ規定スル所亦大體ニ於テ之ト同シ立
法論トシテハ此點ニ關スル規定ヲ設クルヲ相當トス〔註三〕

〔註三〕 英法ニ於テモ千八百八十一年ノConveyancing Actハ抵當權者カ所有者ノ爲シタル保險ニ
付テ直接ニ利益ヲ享受スヘキモノトセリ

〔三〕 抵當權者ハ前段ニ詳述セルカ如キ方法ニ依リテ抵當物ノ所有者ヲ被保險
者トセル保險ノ利益ヲ享受スルコトヲ得ヘシト雖モ尙ホ進テ自己カ抵當物ニ
對シテ有スル被保險利益ヲ目的トセル保險契約ヲ締結シ得サルヤト云フニ抵
當權者ハ抵當物ニ對シ被保險利益ヲ有スルコト明白ナルヲ以テ之ヲ目的トシ
テ保險契約ヲ締結スルコトヲ得ヘキモ此場合ニ於テ保險ノ目的カ滅失又ハ毀
損シタルトキハ抵當權者ノ受ケタル損害ヲ計算スルニ付キ頗ル困難ナラサル
ヲ得ス何トナレハ抵當權者ハ其抵當物ヲ失フモ尙ホ債權ヲ有スルヲ以テ抵當
物ニ生シタル損害ハ必スシモ直チニ之ヲ抵當權者ノ受ケタル損害ト同視スル
コトヲ得ヘカラサレハナリ若シ此場合ニ於テ代位ニ關スル第四百十五條ノ

用アリテ抵當權者ノ有スル債權カ當然保險者ニ移轉スルモノトスレハ抵當者ハ抵當物ニ生シタル損害ノ全額ヲ填補セシムルコトヲ得テ何等ノ支障ナト雖モ該規定ノ適用ナキコトハ明白疑ヲ容レズ故ニ抵當權者ハ豫メ保險者トノ契約ニ於テ自己ノ有スル債權ヲ保險者ニ讓渡シ保險金全額ノ拂渡ヲ受クヘキコトヲ約スルトキハ茲ニ始メテ自己ノ爲メニスル保險契約ヲ締結シ其利益ヲ享受スルコトヲ得ヘキナリ〔註一〕

〔註一〕 此場合ニ於テハ抵當權者ハ自己ノ有スル債權ヲ保險者ニ讓渡シ保險金額ノ支拂ヲ受ケルモノニシテ第四百十五條ノ場合ノ如ク法律上當然ノ權利移轉アルモノニ非ズ英法ニ於テハ抵當權者カ契約ヲ爲シタル場合ニ於テ保險者カ保險金額ヲ支拂ヒタルトキハ其抵當權者ノ有シタル權利ヲ代位スルモノトス而モ *Conveyancing Act* 所有者ノ保險アル場合ニ於テ抵當權者ノ保險ヲ制限シタリ又所有者ト抵當權者ト別箇ニ保險契約ヲ爲シタル場合ニ於テ所有者ニ對スル支拂アリタルトキハ抵當權者ノ契約上ノ權利ハ消滅ニ歸スヘク又若シ保險者カ別箇ナルトキハ各保險者ハ其保險金額ヲ配分スヘキモノトス (*Macgillivray, Insurance Law, pp. 139 et seq., 744 et seq., 772 et seq.; Porter, Law of Insurance, chapt. 15*)

參考書——Girth, *Die Rechte des Hypothekengläubigers an der Forderung gegen den Versicherer*; Reinbeck, *Die Haftung der Versicherungsforderung für Hypotheken und Grund-*

schulden; Simon, *Der versicherungsrechtliche Schutz des Hypothekengläubigers*; Schneider in *Arch. Ziv. Prax. 90 S. 440 ff.; Hagen in Iherings J. 51 S. 81 ff.*

第七款 保險契約ノ變更

(一) 保險價額カ保險期間中著シク減少シタルトキハ保險契約者ハ保險者ニ對シテ保險金額及ヒ保險料ノ減額ヲ請求スルコトヲ得但保險料ノ減額ハ將來ニ向テノミ其效力ヲ生ス(三九二)此場合ニ於ケル保險料ノ減額ハ將來ニ向テノミ生スルモノナルヲ以テ次ノ保險料期間ニ對スル保險料ニ付テノミ減額ノ請求ヲ爲スコトヲ得ヘク現ニ經過中ノ保險料期間ニ對スル保險料ハ減額セラルルコトナシ從テ保險者ハ其部分ニ付テハ既ニ受取リタル保險料ヲ返還スルノ義務ナキモノタリ〔註一〕

〔註一〕 保險料期間ニ付テハ本節第一款ノ三ヲ参照スヘシ

(二) 保險契約ノ當事者カ特別ノ危險ヲ斟酌シテ保險料ノ額ヲ定メタル場合ニ於テ保險期間中其危險カ消滅シタルトキハ保險契約者ハ將來ニ向テ保險料ノ

保險契約ノ變更

保險價額ノ減少

特別危險ノ消滅

減額ヲ請求スルコトヲ得(四〇〇)此場合ニ於ケル保険料ノ減額ニ付テモ亦(一)ニ
述ヘタル所ト同シ(瑞保險契約法二三參照)

(三) 保險期間中危険カ保險契約者又ハ被保險者ノ責ニ歸スヘキ事由ニ因リテ
著シク變更又ハ増加シタルトキハ保險契約ハ其效力ヲ失フモノトス(四一〇)

保險契約カ其效力ヲ失フ爲メニハ危険ノ變更又ハ増加カ著大ナルコトヲ要
ス即チ保險者ノ契約當時ニ豫想セサリシ性質ノモノニシテ若シ之ヲ豫想スレ
ハ契約ヲ締結セス又ハ少クトモ同一條件ヲ以テ之ヲ締結セサリシモノナルヘ
キコトヲ要ス我商法ハ普國法伊白商法等ト同シク危険ノ變更ト増加トヲ區別
シタルモ其所謂變更ハ豫想以外ノ危険ノ發生ヲ指シ増加ハ豫想セラレタル危
險ノ増加ヲ指スモノト解スヘク危険ノ減少ハ所謂變更中ニ包含セス畢竟單ニ
危険ノ著シキ増加ト云フニ同シ獨(二三乃至三一)瑞(二八乃至三二)保險契約法ハ
孰レモ單ニ危険ノ増加(Fahrerhöhung)ト稱セリ

保險契約ノ效力ヲ失フ結果トシテ保險者ハ將來ニ向テ責任ヲ免レ保險契約
者亦保險料支拂ノ義務ヲ免ルヘキモ既往ニ於ケル保險契約ハ有效ナルモノト

解スヘシ本節第八款ノ二參照

保險期間中危険カ保險契約者又ハ被保險者ノ責ニ歸スヘカラサル事由ニ因
リテ著シク變更又ハ増加シタルトキハ保險者ハ契約ノ解除ヲ爲スコトヲ得但
其解除ハ將來ニ向テノミ其效力ヲ生ス(四一一)茲ニ所謂解除ハ將來ニ向テ契
約ヲ消滅セシムルモノナレハ真正ノ意義ニ於ケル解除ニ非ス却テ解約ノ性質
ヲ有スルモノナリ(本節第四款ノ一註五參照)

上述セル場合ニ於テ保險契約者又ハ被保險者カ危険ノ著シク變更又ハ増加
シタルコトヲ知リタルトキハ遲滯ナク之ヲ保險者ニ通知スルコトヲ要ス若シ
其通知ヲ怠リタルトキハ保險者ハ危険ノ變更又ハ増加アリタル時ヨリ保險契
約カ其效力ヲ失ヒタルモノト看做スコトヲ得(四一二)保險者カ此規定ニ依リ
保險契約ノ效力ヲ失ヒタルモノト看做ス權利ハ一種ノ形成權ニシテ保險者ハ
何時ニテモ其權利ヲ行使シ契約失效ノ結果ヲ發生セシムルコトヲ得ルモノト
解スヘシ從テ保險者カ其權利ヲ行使セサル限ハ保險契約ハ其效力ヲ有スルモ
ノト觀察セサルヘカラス

保險者カ保險契約者又ハ被保險者ヨリ上述セル通知ヲ受ケ又ハ危險ノ變更若クハ消滅ヲ知リタル後遲滯ナク契約ノ解除ヲ爲ササルトキハ其契約ヲ承認シタルモノト看做スヘシ(四一一三)茲ニ所謂其契約ヲ承認シタルモノト看做ストハ遲滯ナク解除ヲ爲ササリシ時以後ニ於テ解除ヲ爲シ又ハ保險契約カ其效力ヲ失ヒタルモノト看做スコトヲ得サルニ至ルノ謂タルニ過キス保險契約ハ縱令保險者ノ承認ナキモ當然存續スルモノナルヲ以テ此規定ノ文言ニハ聊カ不當ノ點アリト云フヘシ

參考書——法學新報二五卷一〇號所載水口氏論文、同一一號所載青山法學士論文

(四) 被保險者カ保險ノ目的ヲ讓渡シタルトキハ其者ノ有シタル被保險利益ハ消滅スルカ故ニ保險契約ハ當然消滅スト解スルヲ以テ理論上當然ノ結論トスヘシ然レトモ法律ハ特ニ規定ヲ設ケ被保險者カ保險ノ目的ヲ讓渡シタルトキハ同時ニ保險契約ニ因リテ生シタル權利ヲ讓渡シタルモノト推定シ且此場合ニ於テ保險ノ目的ノ讓渡カ著シク危險ヲ變更又ハ増加シタルトキハ保險契約

被保險者ノ變更

ハ其效力ヲ失フヘキモノトセリ(四〇四)故ニ讓渡當事者間ニ保險契約ニ因リテ生シタル權利ヲモ讓渡スノ意思ナカリシコトノ證明ナキ限ハ保險ノ目的ノ讓受人ハ當然被保險者タルノ權利ヲ讓受ケ之ヲ承繼スルモノトス

上述セル商法第四百四條ノ規定ノ解釋ニ付テハ種種ノ疑問ヲ生スヘシ即チ被保險者ノ權利カ讓渡サレタルモノト推定セラルル場合ニ於テ其讓渡ノ推定ハ單ニ讓渡當事者間ニ效力アルニ止マルモノトスレハ之ヲ以テ保險者其他ノ第三者ニ對抗スル爲メ更ニ債權讓渡ニ關スル民法ノ規定(四六七、四六八)ニ從ヒ保險者ニ通知シ又ハ其承諾ヲ得ルノ必要アルカ如シ(商法修正案參考書四〇三條理由)若シ然リトセハ此規定ノ存在ハ殆ト意義ヲ失フニ至ルヘキヲ以テ保險者ニ對スル通知等ノ手續ヲ要セスシテ其讓渡ヲ第三者ニ對抗シ得ルノ旨趣ニ解釋セサルヘカラス而モ危險ノ著シキ變更又ハ増加アリタルトキハ保險契約ハ當然其效力ヲ失フヘキヲ以テ保險者ハ損害ヲ受クルノ虞アルコトナシ外國法ニ於テモ佛國ノ學說ハ保險契約上ノ權利義務ハ保險ノ目的ニ附隨シテ當然移轉セラルルモノト解セリ我舊商法(六四〇)獨逸保險契約法(六九乃至七三)瑞西

手記
手記
手記

手記
手記
手記

手記
手記
手記

手記
手記
手記

保險契約法(五四)モ亦保險ノ目的ノ所有者ノ變更ニ因リ被保險者ノ權利義務ハ當然取得者ニ移轉スヘキモノト定メタリ

第四百四條ハ又被保險者ノ權利カ讓渡サレタルコトヲ推定スレトモ其義務ノ移轉ニ付テハ何等ノ規定ヲ爲スコトナシ然レトモ讓渡人ハ既ニ被保險者タルノ地位ヲ失ヒタルモノナルヲ以テ通知義務其他法律カ被保險者ニ課シタル義務ハ當然消滅シ新被保險者タル讓受人カ當然其義務ヲ負フモノト解セサルヘカラス但讓渡人カ保險契約者トシテ負ヒタル保險料支拂ノ義務ハ特別ノ行為ナキ限ハ依然讓渡人ノ負フ所ニシテ此點ニ於テ他人ノ爲メニスル保險ヲ生スルモノト觀察セサルヘカラス立法論トシテハ我舊商法及ヒ多數外國法ニケルカ如ク被保險者ノ有シタル一切ノ權利義務カ讓受人ニ移轉シ從テ保險料支拂ノ義務モ亦移轉スルモノト定ムルヲ相當トスヘシ

保險ノ目的ノ讓渡ニ伴フ被保險者ノ變更ト區別スヘキハ被保險者ノ權利ノ單純ナル讓渡是ナリ保險事故ノ發生ニ因リテ生シタル保險金額支拂ノ請求權ハ通常ノ債權トシテ之ヲ他人ニ讓渡スコトヲ得ヘク此點ニ付テハ何等ノ疑問

ヲ存セス然レトモ保險事故發生前ニ於テ被保險者ノ有スル未必ノ權利ヲ讓渡シ得ヘキヤ否ヤニ付テハ多少ノ疑問ナキヲ得ス或ハ被保險利益ト離レテ保險契約上ノ權利ヲ讓渡スハ保險ノ性質ニ反スルノ嫌アルカ如シト雖モ通説ハ其獨立ノ讓渡ヲ認ムルノミナラス我法律ノ解釋トシテモ第四百四條ハ被保險者ノ權利ノ讓渡ヲ認ムルコトヲ前提トセル規定ニシテ他ニ其讓渡ヲ否認スヘキ根據ナケレハ苟モ被保險者ノ權利ノ讓渡カ公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ニ反セサル限リ之ヲ爲スコトヲ得ヘキモノト解スヘシ(民九〇) (五七) (一三) (一三)

上述セル如ク保險契約ニ因リテ生シタル被保險者ノ權利ハ單獨ニ之ヲ讓渡シ得ヘキモ此場合ニ於テハ民法ノ規定ニ從ヒ保險者ニ對スル通知其他手續ヲ爲スニ非サレハ其讓渡ヲ以テ保險者其他ノ第三者ニ對抗スルコトヲ得ヘカラス又此場合ニ於ケル權利ノ讓受人ハ被保險者ト爲ルモノニ非サレハ讓渡人カ依然トシテ通知義務其他ノ被保險者タル義務ヲ負フヘキモノト是レ前述セル保險ノ目的ノ讓渡ニ伴フ被保險者ノ權利讓渡ノ場合ト全ク其趣ヲ異ニスル所タリ

損害保險 總則

損害保險 總則

損害保險 總則

損害保險 總則

損害保險 總則

損害保險 總則

損害保險 總則

損害保險 總則

損害保險 總則

損害保險 總則

損害保險 總則

損害保險 總則

損害保險 總則

損害保險 總則

損害保險 總則

損害保險 總則

損害保險 總則

損害保險 總則

損害保險 總則

參考書——法學協會雜誌二九卷三八頁以下岡野博士「保險契約ニ因リテ生
スル權利ノ移轉ト保險ノ目的ノ移轉」J. Gierke, Die Versicherungsforderung bei
Verüßerung der versicherten Sache; Vorwerk, Die Rechtsnachfolge in das versicherte Inte-
resse, insb. die Verüßerung der versicherten Sache; Cahn, Der Wechsel des Interessenten
im Rechte der Schadensversicherung.

保險契約當
事者ノ破産

(五) 保險者カ破産ノ宣告ヲ受ケタルトキハ保險契約者ハ相當ノ擔保ヲ供セ
ルメ又ハ將來ニ向テ契約ノ解除ヲ爲スコトヲ得(四〇五・一二)

此規定ハ海上保險ニ關スル獨商法第八百九十八條、佛商法第三百四十六條及
ヒ一般損害保險ニ關スル舊商法第六百五十六條、伊商法第四百三十三條等ニ類
似セルモノナレトモ保險契約者ノ解約ヲ埃テ始メテ契約ヲ消滅セシムルカ如
キハ長期ニ亘ル保險ノ場合ニ於テハ保險者ノ破産手續ヲ不當ニ遷延セシムル
ノ不利益ヲ生スル虞アリ故ニ立法論トシテハ獨(一二)瑞(三七)保險契約法ノ如ク
保險契約カ破産後一个月又ハ四週間ヲ經過スルトキハ當然消滅スルモノト定
ムルヲ妥當トス

大正十一年四月七日
高等裁判所
判決

○ 保險契約者カ破産ノ宣告ヲ受ケタルトキハ既ニ保險料ノ全部ヲ支拂ヒタル
場合ヲ除ク外保險者ハ相當ノ擔保ヲ供セシメ又ハ將來ニ向テ契約ノ解除ヲ爲
スコトヲ得(四〇五・三)尙ホ他人ノ爲メニスル保險ノ場合ニ付テハ第四百六條ノ
特別規定アリ

上述セル第四百五條第三項ノ規定ハ舊商法、佛商法及ヒ伊商法等ニ倣ヒタル
モノナルヘキモ立法上不當ナリ即チ保險者カ即時ニ契約ノ解除ヲ爲ストキハ
破産管財人カ他ノ保險契約ヲ締結スルマテ其財産ハ危險ニ暴露セラレサルヲ
得ス又保險契約者カ既ニ保險料ヲ拂込ミタル保險料期間内ハ少クトモ保險契
約ノ解除ヲ爲サシムヘキ理由ナシ獨逸保險契約法(一四)ノ如キハ保險契約者ノ
破産ノ場合ニ於テ保險契約カ其效力ヲ失フヘキ旨又ハ保險者カ即時若クハ一
个月未滿ノ期間ヲ定メ解約ノ申入ヲ爲スヘキ旨ノ契約ハ其效力ナキコトヲ規
定シ以テ保險契約者ノ利益ヲ計レリ

參考書——拙著私法論文集二卷所載拙稿「保險會社ノ破産ニ付テ」Kirschner-

ger in N. F. H. R. 68 S. 147 ff.

第八款 保險契約ノ消滅

(一) 保險契約ハ契約ノ一般消滅原因ニ因リテ消滅ス例ヘハ當事者雙方ノ合意ニ因ル解約又ハ民法ノ一般規定ニ依ル解除等ノ場合是ナリ是等ノ各種ノ場合ハ茲ニ之ヲ列舉スルノ必要ナカルヘシ以下保險契約ニ特別ナル消滅原因ニ關スル商法ノ規定〔註一〕ヲ説明スルニ先チ保險契約ノ性質上當然生スル消滅即チ保險期間ノ滿了ニ因ル契約ノ消滅ト被保險利益ノ消滅ト因ル契約ノ消滅トニ付キ一言セントス

〔註一〕 本款ノ二以下ニ於テ商法ノ規定ニ依リ保險契約ニ特別ナル消滅原因タルモノノミヲ説明スヘシ此他保險業法ノ規定ニ依リ保險契約ノ消滅原因タルモノノミヲ説明スヘシ此他保險業法ノ規定ニ依リ保險契約ノ消滅原因タルモノノミヲ説明スヘシ此他保險業法ノ規定ニ依リ保險契約ノ消滅原因タルモノノミヲ説明スヘシ

保險期間ノ滿了カ保險契約ノ消滅ヲ來スヘキコトハ言フ要ラス然レトモ多數火災保險會社ノ約款ハ期間滿了ノ際次期ノ保險料ヲ受取ルニ因リ保險契約カ繼續セラルヘキ旨ヲ定メ居レリ若シ斯ノ如キ約款ナキハ保險料ノ受取ルニ受ハ多クノ場合ニ於テ契約ノ默示ノ更新ヲ證スルモノト云フ

被保險利益ノ消滅カ保險契約ノ消滅ヲ來スヘキコト亦論ヲ埃タス例ヘハ火災保險ノ目的タル家屋カ洪水ノ爲メニ流失セル場合ノ如シ法律ハ保險者ノ責任カ始マル前ニ於テ保險契約者又ハ被保險者ノ行爲ニ因ラスシテ保險ノ目的ノ全部又ハ一部ニ付キ保險者ノ負擔ニ歸スヘキ危險カ生セサルニ至リタルトキハ保險者ハ保險料ノ全部又ハ一部ヲ返還スルコトヲ要シ且其返還スヘキ保險料ノ半額ヲ手数料トシテ請求シ得ヘキ旨ヲ定ムルヲ以テ(四〇八、四〇九)保險者ノ責任カ始マル前ニ於ケル被保險利益ノ消滅ノ場合ハ明瞭ナレトモ保險者ノ責任カ始マリタル後ニ於ケル該利益ノ消滅カ如何ナル效力ヲ生スルヤニ付テハ多少ノ疑ナキヲ得ス然レトモ保險契約ハ被保險利益ノ消滅ニ因リテ當然消滅シ保險者ハ次ノ保險料期間〔註二〕ニ對スル保險料ヲ請求シ得サルモノト解シテ可ナリ(獨保險契約法六八・二參照)

〔註二〕 保險料期間ニ付テハ本節第一款ノ三ヲ參照スヘシ

(二) 被保險者カ保險ノ目的ヲ讓渡シタル結果保險契約ニ因リテ生シタル權利ヲ移轉シタルモノト推定セラルル場合ニ於テ其讓渡カ著シク危險ヲ變更又ハ

更スハ

増加シタルトキハ保險契約ハ其效力ヲ失フモノトス(四〇四二)保險期間中危險
カ保險契約者又ハ被保險者ノ責ニ歸スヘキ事由ニ因リテ著シク變更又ハ
シタルトキ亦同シ(四一〇)

上述セル場合ニ於テハ保險契約ハ當然其效力ヲ失フモノニシテ解約ノ
表示ヲ必要トセス然レトモ保險契約ハ右ノ失効ノ事由カ發生シタル時ヨリ其
效力ヲ失フニ過キスシテ其以前ニ於ケル效力ハ仍ホ存在スルモノトス從テ保
險者ハ其以前ノ危險ニ付テハ責任ヲ負擔シ又保險契約者ハ其以前ノ期間ニ付
テハ保險料支拂ノ責任ヲ負擔スルモノタリ是レ保險契約無効ノ場合ト相異ル
所ナリ

保險者ノ解
除

(三) 保險者ハ次ノ場合ニ於テハ其一方的ノ意思表示ヲ以テ保險契約ヲ解除ス
ルコトヲ得而シテ此解除ハ將來ニ向テノミ效力ヲ有スルモノナルヲ以テ
律上ノ性質ハ寧ロ解約ニ屬スルモノト云フヘシ(註一)
一、告知義務違反ノ場合(三九九ノ二)
二、保險契約者ノ破産ノ場合(四〇五三)

三、保險期間中危險カ保險契約者又ハ被保險者ノ責ニ歸スヘカラサル事由
ニ因リテ著シク變更又ハ増加シタル場合(四一一)

(註一) 第三百九十九條ノ二ノ場合ノ解除ニ付テハ本節第四款註三ヲ參照スヘシ

(四) 保險契約者ハ保險者カ破産ノ宣告ヲ受ケタル場合ニ於テ契約ヲ解除スル
コトヲ得此解除モ亦解約ノ性質ヲ有ス(四〇五・二)(註一)

(註一) 本節第七款ノ五及ヒ本款ノ三ヲ參照スヘシ

保險契約者ハ保險者ノ責任カ始マル前ニ於テハ契約ノ全部又ハ一部ヲ解除
スルコトヲ得(四〇七)此場合ニ於テハ契約ノ眞ノ解除アルモノニシテ民法ノ規
定適用セラルルモノトス但第四百九條ノ規定ニ依リテ保險者カ手数料ヲ受ク
ル權利ヲ有スルコトハ既ニ述ヘタル所ナリ(本節第三款ノ五參照)

(五) 以上説述シタル各種ノ原因ニ因リ契約カ保險期間ノ半途ニ於テ消滅シタ
ルトキハ其消滅ノ時ヲ限界トシ保險者ハ其以前ノ危險ニ付テハ損害填補ノ責
任ヲ負擔スレトモ其以後ノ危險ニ付テハ之ヲ負擔スルコトナシ又保險契約者
ハ其以前ノ期間ニ對スル保險料支拂ノ義務アルモ其以後ノ期間ニ對シテハ

損害保險 總則

$$\begin{aligned} & (a+ab+ab^2)(a^2+ab+b^2) \\ & \left\{ \begin{aligned} & (a+ab+ab^2) \\ & (a^2+ab+b^2) \end{aligned} \right\} \left\{ \begin{aligned} & a \\ & (a^2+ab+b^2)-ab \end{aligned} \right\} \end{aligned}$$

保險契約者
ノ解除

保險契約消
滅ノ效果

險料支拂ノ義務ナカルヘキ理ナリ然レトモ既ニ述ヘタル保險料不可分
(本節第一款ノ三參照)ニ依リ既ニ其一部ヲ經過シタル保險料期間ニ對スル保
料ハ之ヲ分割スルコトナク其全部ヲ保險者ニ收受セシメサルヘカラス何トナ
レハ保險者ハ一保險料期間ヲ基礎トシ危險ノ測定ヲ爲シテ保險料ヲ算出セル
モノナルカ故ニ苟モ其期間ノ一部ヲ經過シタル以上ハ統計ノ根據上全部ヲ經
過セルモノト之ヲ區別スルニ由ナケレハナリ

上述セル保險料不可分ノ原則ハ獨(六八二)瑞(二四)保險契約法ハ明カニ之ヲ認
メタリ我國法ニハ明文ノ規定ナシト雖モ保險技術上當然生スヘキ結論ナリト
ス故ニ保險會社ノ約款ニ於テハ保險料分割拂ノ場合ニハ保險金支拂ノ時未納
ノ保險料ヲ差引キテ支拂ヲ爲スヘキ旨ヲ定メ又保險契約ノ失效解除ノ場合ニ
ハ既收保險料ハ之ヲ返還セス唯會社ノ責ニ歸スヘキ事由ニ出テタルトキハ日
割ヲ以テ計算シタル金額ヲ返還スヘキ旨ヲ定ムルモノ多シ

第二節 火災保險

火災保險

火災保險ノ
意義



第一款 火災保險ノ意義

火災保險 (Feuerversicherung, assurance contre l'incendie, fire insurance) 契約トハ火災ニ
因リテ生スルコトアルヘキ損害ヲ填補スルコトヲ目的トスル損害保險契約ヲ
謂フ

(一) 火災保險ニ於ケル保險事故ハ火災タルコトヲ要ス火災トハ通常ノ用法ニ
依ラサル燃燒作用ニ因リテ生シタル災害ヲ謂フ

火災ハ燃燒 (Brand) ノ作用ニ因リテ生シタル災害タラサルヘカラス是故ニ燃
燒ヲ伴ハサル落雷 (Blitzschlag) 又ハ爆發 (Explosion) ニ因リテ生シタル損害ハ獨逸保
險契約法(八二)ノ如ク特別ノ明文ナキ以上ハ火災ニ因ル損害トシテ填補セラル
ヘキモノニ非ス日光ニ因ル變色、褪色ノ如キモ亦火災ヲ以テ目スヘカラサルナ
リ

燃燒カ火災タル爲メニハ通常ノ用法ニ依ラサルモノナルコトヲ要ス例ヘハ
料理中ノ肴カ燃燒シタルカ如キ暖爐ノ火花ノ爲メ敷物ヲ焦シタルカ如キ又ハ

保險事故
ル火災

損害保險 火災保險

誤テ衣服ヲ暖爐中ニ投シテ之ヲ燒キタルカ如キ(所謂 Bagatellschäden)ハ孰レモ火災ト云フヘカラス然レトモ暖爐ノ火カ家材ニ燃移リタル場合ノ如ク通常ノ用法ニ依ラサル獨立ノ燃燒ヲ生シタルトキハ火災アルモノト云フヲ得ヘシ

火災ノ原因ハ種種アリ得ヘシト雖モ原則トシテハ如何ナル原因ニ由ルモノタルヲ問ハス保險者其損害ヲ賠償スル責ニ任スヘキモノタリ(次款ノ二參照) 參考書——Gierke in Z. f. H. R. 71 S. 325 ff.

(二) 火災保險ノ目的ハ有體物タルヘキコト言ヲ埃タス商法第四百二十二條ハ保險ノ目的カ建物ナル場合ト動産ナル場合トヲ想像セリ其建物ナルトキハ之ヲ建物保險 (Gebäudeversicherung) ト云ヒ動産ナルトキハ之ヲ動産保險 (Mobilienversicherung) ト云フ而シテ同條ノ規定ハ動産保險ニ付テハ之ヲ納ルル建物ノ所在等ヲ保險證券ニ記載スヘキモノト定メ其動産ノ建物中ニ存在スルコトヲ豫期セラルカ如シ然レトモ建物中ニ納ラレサル動産例ヘハ戶外ニ在ル石炭、放牧ノ家畜ノ如キモ火災保險ノ目的タラサルモノト解スヘカラス又建物以外ニ於テ木造ノ橋梁、木ニテ疊ミタル道路、立木等ノ如キ不動産ニシテ火災保險ノ目的タル

モノナキヲ保セス故ニ建物及ヒ之ニ納ラレタル動産ノミヲ豫想セル第四百二十二條ハ通常ノ場合ニ關スル規定タルニ止マルモノト解スヘシ

建物保險ハ既成ノ建物ハ勿論建築中ノ建物ヲモ目的トスルコトヲ得ヘシ〔註一〕又建物ニ附屬スル門、圍障、墻壁、物置、納屋等ノ類ハ約款ヲ以テ特ニ保險證券ニ明記シタル場合ニ於テノミ保險ノ目的ニ包含セラルルモノトスルヲ常トス

〔註一〕 家屋ノ所有者カ未登記ノ家屋ヲ目的トシテ之ヲ保險ニ付スルコトヲ得ヘキハ當然言ヲ映タサル所ナリ(大審院民事判決錄八輯七卷一頁)

動産保險ニ於テハ簡別保險ハ寧ロ稀ニシテ通常集合保險タリ殊ニ倉庫内ノ受寄物ノ如キハ總括保險ノ方法ニ依リテ保險ニ付セララルルヲ常トス此場合ニ於テハ保險料ハ在庫受寄物ノ數量ニ從ヒ日日之ヲ計算シテ其支拂ヲ爲スヘキモノナルカ故ニスノ如キ保險ヲ稱シテ日歩保險ト云フ(第一章第二節第四款參照)又動産ノ總括保險ノ場合ニ於テハ約款ニ依リ貨幣、印紙、貴金屬、寶玉、證書、有價證券、書畫、稿本、彫刻物、古器物其他普通價格ヲ有セサル物ハ特ニ保險證券ニ明記シタル場合ノ外保險ノ目的ニ包含セラレサルモノト定ムルヲ常トス是等ノ高

價品ノ保險ハ之ヲ稱シテ高價品保險 (Valorenversicherung) ト云フ
(三) 火災保險契約ハ火災ニ因リテ生スルコトアルヘキ損害ノ填補ヲ目的トスル保險契約ニシテ即チ損害保險契約ノ一種ナリ而シテ火災保險ハ其沿革上ヨリスルモ又實際上ヨリスルモ海上保險ト共ニ損害保險中ノ大宗タリ從テ損害保險ニ關スル一般規定ハ悉ク之ニ適用アルヘキモノニシテ損害保險ノ總則ハ寧ロ大體ニ於テ海上保險及ヒ火災保險ヲ標準トシテ規定セラレタルモノト云フモ過言ニ非サルナリ故ニ法律ハ火災保險ニ付テハ唯數條ノ特別規定ヲ定ムルニ過キス以下説明スル所モ亦此特別規定ニ限定セラレヘシ

參考書——Hoppe in Z. f. V. W. 7 S. 335 ff.

第二款 保險者ノ義務

(一) 保險者ニ保險證券交付ノ義務アルコトハ既ニ述ヘタル所ナリ(前節第三款ノ一参照)而シテ火災保險證券ニハ商法第四百三條第二項ニ掲ケタル事項ノ外左ノ事項ヲ記載スルコトヲ要ス(四二二)

一 保險ニ付シタル建物ノ所在、構造及ヒ用方
二 動産ヲ保險ニ付シタルトキハ之ヲ納ルル建物ノ所在、構造及ヒ用方
(二) 火災ニ因リテ生シタル損害ハ其火災ノ原因如何ヲ問ハス保險者之ヲ填補スル責ニ任ス但戰爭其他ノ變亂ニ因リテ生シタル損害及ヒ保險ノ目的ノ性質若クハ瑕疵其自然ノ消耗又ハ保險契約者若クハ被保險者ノ惡意若クハ重大ナル過失ニ因リテ生シタル損害ハ此限ニ在ラス(四一九)是故ニ例ヘハ自然發火 (Zellstentzündung)ノ場合ト雖モ目的物ノ性質又ハ瑕疵ニ因リテ生シタルニ非サル限ハ保險者ハ之ニ因リテ生シタル損害ヲ填補スヘキモノタリ
上述セル如ク法律ハ火災ノ原因如何ヲ問ハサレトモ實際ニ於テハ保險約款ニ依リ地震噴火又ハ爆發等ニ因リテ生シタル火災ニ付テハ損害填補ノ責ニ任セサルヘキ旨ヲ定ムルヲ常トス
保險者カ燃燒自體ニ因リテ保險ノ目的ニ生シタル損害ヲ填補スヘキハ言ヲ俟タス例ヘハ燃燒シタル物又ハ其火熱ニ因リテ毀損シタル物ニ付キ該損害ヲ填補スヘキモノタリ然レトモ法律ハ消防又ハ避難ニ必要ナル處分ニ因リ

シタル損害モ亦保險者之ヲ填補スル責ニ任スヘキモノトス(四二〇)例ハ消防ノ爲メ水ヲ注キ又ハ破壊シタルニ因リテ生セシ損害ノ如キハ保險者ニ填補ノ責アリ蓋シ是等ノ損害モ亦火災ニ因リテ直接ニ生シタルモノト云フコトヲ得ベケレハナリ但約款ニ於テハ火災ノ際、保險ノ目的紛失シ又ハ竊取セヨヨリ生シタル損害ハ之ヲ填補セサルモノト定ムルヲ常トス

火災ノ結果間接ニ生シタル損害ハ特約アルニ非サレハ保險者之ヲ填補スル責ニ任セス例ハ火災ノ結果休業ヲ爲シタルニ因リテ生シタル損害ノ如キハ火災保險ノ範圍内ニ屬スルモノニ非ス此場合ニ於ケル損害ノ填補ヲ目的トスルモノハ所謂失業保險(Chomageversicherung)タリ

第三款 保管者ノ責任保險

(一) 賃借人其他他人ノ物ヲ保管スル者カ其支拂フコトアルヘキ損害賠償ノ爲メ其物ヲ保險ニ付シタルトキハ所有者ハ保險者ニ對シテ直接ニ其損害ノ填補ヲ請求スルコトヲ得(四二一)

保管者ノ責任保險ノ性質

此規定ニ依ル保險ハ賃借人受寄者借主債權者等ノ如ク他人ノ物ヲ保管スル者カ自己ノ支拂フコトアルヘキ損害賠償ノ爲メ其物ヲ保險ニ付スルモノナレハ其被保險利益ハ賠償義務ニ關スルモノニシテ責任保險ノ性質ヲ有ス保管者ハ所有者ノ代理人トシテ之カ爲メニ保管物ヲ保險ニ付スルニ非サルハ勿論又自己ノ名ヲ以テ所有者ノ爲メニ之ヲ保險ニ付スルモノニモ非ス故ニ保管者ハ保險契約者タルト同時ニ被保險者タリ、所有者ハ保險契約者ニ非サルハ勿論被保險者ニモ非ス是レ保管者ノ爲メ他人ノ爲メニスル保險ト相異ル所以ナリ

(二) 上述セル如ク第四百二十一條ノ規定ニ依ル保險ハ保管者カ自己ノ爲メニスル保險ナルヲ以テ所有者ハ直接ニ其保險ニ因リテ利益ヲ享受スヘキ理ナシ然レトモ所有者カ保管者ニ對シテ損害賠償請求權ヲ有スル場合ニ於テモ保管者ノ破産其他ノ原因ニ由リ其請求權ヲ實行シ得サルコトアルヘキヲ以テ法律ハ特ニ規定ヲ設ケ所有者ヲシテ保險者ニ對シ直接ニ其損害ノ填補ヲ請求スルコトヲ得セシメ以テ手續ノ簡易ト所有者ノ保護トヲ計レリ然レトモ此規定ハ保管者カ被保險者トシテ保險者ニ對シテ有スル權利ヲ所有者ニ移轉セシメタ

保管者ノ請求權ト所有者ノ請求權トノ適合

所有者ノ請
求權ノ條件
及ヒ範圍

ルモノト解スヘカラス又其權利ヲ剝奪セルモノト解スヘキ根據ナケレハ保管者モ亦保險者ニ對シテ損害ノ填補ヲ請求スルノ權利アリ保管者ノ權利ト所有者ノ權利トハ兩兩并存スルモノト解セサルヘカラス果シテ然ラハ兩請求權ノ間ニ順位ナキカ又兩請求權カ競合シテ行使セラレタルトキハ何レニ對シテ辨濟スヘキカノ問題ヲ生スヘシ此問題ニ對シテハ兩請求權ノ間ニ順位ナシトノ說ヲ生シ得ルモ元來保管者ノ受タル損害ハ自己カ所有者ニ損害ヲ賠償スルニ因リテノミ生スルモノナルヲ以テ保管者カ先ツ所有者ニ損害ノ賠償ヲ爲シタルトキハ保險者ニ對シテ其損害ノ填補ヲ請求スルコトヲ得ヘシト雖モ然ラサル限ハ唯所有者ノミ保險者ニ對シテ有スル權利ヲ行使シ得ルモノト解セサルヘカラス我商法第四百二十一條ノ規定ニ類似セル白國千八百七十四年六月十一日法第三十八條第一項ハ不動産ニ對スル火災ニ付キ賃借ノ危險(risque locatif)ヲ保險セシメタル場合ニ於テハ賃借人ニ屬スヘキ權利ハ其不動産ノ所存ノ歸屬(su revolue)ヘキ旨ヲ規定シタリ又以テ我法律解釋ノ材料ニ供スヘシ

(三) 第四百二十一條ノ規定ニ依ル保險ノ場合ニ於テ所有者ヨリ損害ノ填補ヲ

保管者ノ保
險ト所有者
ノ保險トノ
競合

請求シ得ルハ保管者カ損害賠償ノ義務ヲ負ヒタル時ニ限ルモノト解セサルヘカラス(註一)故ニ縱令火災アルモ保管者ノ責ニ歸スヘカラサル場合ニ於テハ保管者ニ損害賠償ノ義務ナク從テ所有者モ亦保險者ニ對シテ損害ノ填補ヲ請求スルコトヲ得サルヘシ又所有者カ損害ノ填補ヲ請求スルハ自己ノ受ケタル損害ノ範圍内ニ限ルハ勿論保管者ノ損害賠償義務ノ範圍内ニ於テノミ其請求ヲ爲スコトヲ得ルモノト解セサルヘカラス是レ所有者ヲ被保險者トシテ火災保險契約ノ締結セラレタル場合ト其趣ヲ異ニスル所タリ

(註一) 失火ノ場合ニ付テハ明治三十三年法律第四十號ノ特別法アリテ重過失アルニ非サレハ失火ニ付キ賠償責任ナシト規定セリ然レトモ此法律ハ不法行爲ニ關スル一般規定(民七〇九)ノ例外ヲ定メタルモノニシテ保管者ノ所有者ニ對スル契約上ノ責任ニ關スルモノニ非ス從來ノ大審院判例ハ保管者ニ重過失ナキ限り失火ニ付キ責任ナシトセルモ是レ余輩ノ非難シタル所ニシテ法學新報二卷一〇號一一號所載拙稿參照同院亦後ニ至リテ其說ヲ改メタリ(四十五年三月二十三日判決)故ニ物ノ保管者ハ原則トシテ失火ニ付テモ亦經過失ニ關スル責任ヲ負フモノタリ(例外民六五九)

(四) 以上叙述シタル如ク第四百二十一條ノ規定ニ依ル保險ハ保管者ヲ被保險

者トスル責任保險ナルヲ以テ所有者ヲ被保險者トスル火災保險ト其觀念ヲ同
 ウセス從テ同條ノ規定ニ依ル保險ト重複シテ所有者ヲ被保險者トスル火災保
 險ノ存在スルコトヲ妨ケス例ヘハ保管者カ第四百二十一條ノ規定ニ依ル保險
 ノ外所有者ノ爲メ別ニ火災保險契約ヲ締結シ又所有者自身ニ於テ別ニ該保險
 契約ヲ締結スルカ如キ是ナリ而シテ第四百二十一條ノ規定ニ依リテハ所有者
 ハ保管者ノ損害賠償義務アル場合ニ於テノミ損害填補ノ請求權ヲ有スルニ過
 キサレハ寧ロ同條ノ規定ニ依ル保險以外ニ自己ノ爲メニスル保險ヲ必要ト爲
 スヘキナリ然レトモ斯ノ如クニシテ二箇ノ保險カ并存スル場合ニ於テモ所有
 者ハ二重ニ損害ノ填補ヲ受クヘカラサルヤ勿論ナルカ故ニ何レカ其一ニ依リ
 損害ノ填補ヲ受ケタル範圍ニ於テ他ノ保險ニ因ル損害填補請求權ヲ失フモノ
 ト解セサルヘカラス即チ若シ所有者カ自己ヲ被保險者トシテ保險ニ依リテ損
 害ノ填補ヲ受ケタルトキハ其填補ヲ爲シタル保險者ハ所有者ノ損害者ニ對シ
 テ有セル權利ヲ取得スルヲ以テ(四一六)所有者ハ保管者ノ保險者ニ對シ第四百
 二十一條ノ規定ニ依ル權利ヲ行フコトヲ得ス却テ其保險者ハ保管者ニ對シテ

損害ノ填補ヲ爲ササルヘカラス又若シ所有者カ保管者ノ保險者ニ對シテ第四
 百二十一條ノ規定ニ依リ權利ヲ行ヒタルトキハ其之ニ因リテ得タル保險金額
 ハ自己ニ對スル保險者ノ支拂フヘキ保險金額ヨリ之ヲ控除セサルヘカラス何
 トナレハ保險者ハ所有者カ其第四百二十一條ノ規定ニ依ル權利ヲ行ヒタル爲
 メ第四百十六條ノ規定ニ據リテ所有者ノ保管者ニ對シテ有セル權利ヲ取得シ
 得サルニ至リタルモノナレハナリ(前節第四款ノ七參照)而シテ上述セル結果ハ
 損害相殺(Vorteilsausgleichung)ノ觀念ヨリ推スモ亦當ニ然ルヘキ所タリ(損害相殺
 ニ付テハ Windscheid, Pandekten § 258; Ortmann, Vorteilsausgleichung 參照)

損害ノ填補ヲ爲ササルヘカラス

損害ノ填補ヲ爲ササルヘカラス又若シ所有者カ保管者ノ保險者ニ對シテ第四
 百二十一條ノ規定ニ依リ權利ヲ行ヒタルトキハ其之ニ因リテ得タル保險金額
 ハ自己ニ對スル保險者ノ支拂フヘキ保險金額ヨリ之ヲ控除セサルヘカラス何
 トナレハ保險者ハ所有者カ其第四百二十一條ノ規定ニ依ル權利ヲ行ヒタル爲
 メ第四百十六條ノ規定ニ據リテ所有者ノ保管者ニ對シテ有セル權利ヲ取得シ
 得サルニ至リタルモノナレハナリ(前節第四款ノ七參照)而シテ上述セル結果ハ
 損害相殺(Vorteilsausgleichung)ノ觀念ヨリ推スモ亦當ニ然ルヘキ所タリ(損害相殺
 ニ付テハ Windscheid, Pandekten § 258; Ortmann, Vorteilsausgleichung 參照)

第三節 運送保險

第一款 運送保險ノ意義



運送保險 (Transportversicherung, assurance contre les risques de transport par terre, trans-
 port insurance) 契約トハ陸上運送ニ於ケル運送品ニ對シテ生スルコトアルヘキ損

損害保險 運送保險

害ヲ填補スルコトヲ目的トスル損害保險契約ヲ謂フ

(一) 運送保險ハ陸上運送ニ關スル保險ナリ詳言スレハ陸上又ハ湖川、港灣ニ於ケル物品運送ニ關スル保險ナリ(商行爲法第八章第一節參照)海上運送ニ付テハ別ニ海上保險アリテ所謂運送保險ノ關スル所ニ非ス學者或ハ運送保險 (Trans-
portversicherung)ナル語ヲ廣義ニ用キ之ヲ分テ海上運送保險 (Seetransportversicherung)
ト陸上運送保險 (Binnentransportversicherung)トノ二種トス商法ニ所謂運送保險トハ
即チ其陸上運送保險ヲ指スモノナリ

運送保險ハ元來海上保險ノ制度ヲ陸上運送ニ應用シタルモノニ外ナラス我
商法ノ之ニ關スル規定ハ僅僅數條ニ過キサレトモ保險約款ニ於テハ海上保險
ニ關スル各種ノ慣行ヲ採リテ規定ヲ爲シタルモノ少シトセス是等ノ事項ニ關
スル説明ハ寧ろ海上保險ニ關スル次節ノ叙述ニ讓リ茲ニ之ヲ省略スヘシ又保
險約款ニ於テハ陸上又ハ河川、湖沼ニ於テ生スルコトアルヘキ損害ヲ填補スヘ
キ旨ヲ定メテ故ラニ港灣ニ於ケル運送中ノ危險ヲ除外スルヲ常トス蓋シ港灣
ニ於ケル運送ハ通常海上運送ノ一部トシテ行ハレ從テ海上保險ノ管轄ニ屬ス

ヘキモノナレハナリ(海商法第三章第一節參照)

商法ニ於テ運送トハ運送人カ他人ト契約ヲ爲シテ運送ヲ行フ場合ヲ指稱シ
自己ニ屬スル物品ヲ自己ノ爲メニ運送スルハ所謂運送ニ非ス(商行爲法第八章
第一節參照)然レトモ運送保險ニ於ケル運送ニハ斯ノ如キ條件ヲ必要トセス自
己ノ物品ヲ自己ノ爲メニ運送スル場合ニ於テモ亦之ヲ保險ニ付スルコトヲ得
ヘキモノト解シテ可ナリ但如上ノ運送保險ハ固ヨリ稀ニ生スルモノニシテ商
法第四百二十三條ノ如キハ直接此場合ニ適用ナキモノタリ

一 物品カ陸上ト海上トニ直リテ運送セラルル場合ニ之ヲ保險ニ付スルトキ
ハ海上保險契約ノ締結セラルルヲ常トス此場合ニ付テハ次節ニ之ヲ説述スヘ
シ(次節第一款ノ四參照)

(二) 運送保險ノ目的ハ運送セラルル目的物即チ運送品ナリ、運送品ノ外運送ノ
用具モ亦運送保險ノ目的タルモノト爲スコトヲ得ヘク其保險ニ付セラルル運
送ノ用具ハ多クハ船舶ナルヲ以テ獨逸保險契約法ノ如キハ運送保險ヲ分チテ
物品保險 (Fiterversicherung) ト船舶保險 (Schiffsversicherung) トノ二種ト爲シ我邦ニ於

テモ亦運送保約款中ニ運送用具ノ保險ヲ認ムルモノナキニ非ス然レトモ商
 法ノ運送保險ニ關スル特別規定ノ豫想セル所ハ唯運送品ノ保險ノミニ在リ即
 チ其第四百二十三條乃至第四百二十六條ノ規定ハ皆運送品ノ保險ニ關スルモ
 ノナレハ我商法ニ所謂運送保險ハ運送品ノ保險ノミヲ指稱シ運送用具ノ保險
 ハ損害保險ノ通則ノ適用アルヘキ一種ノ損害保險ニシテ商法上狹義ノ運送保
 險ニ非スト解シテ可ナリ但此保險ヲ以テ商法上ノ運送保險ニ屬スルモノトシ
 而モ商法ニ何等特別規定ナキモノト解スルモ結果ニ於テ別ニ異ナル所ナク單
 ニ用語ノ爭タルニ過キス

運送品ヲ目的トスル保險ハ通常荷送人カ運送品ノ所有者トシテ有スル利益
 ヲ被保險利益トス然レトモ運送品ニ關シテ存スル其他ノ各種ノ利益ハ亦運送
 保險契約ノ目的タルコトヲ得ヘシ例ヘハ運送人カ荷送人又ハ荷受人ニ對シテ
 負フコトアルヘキ損害賠償責任ニ付テ自己ノ爲メニ運送品ヲ保險ニ付スルカ
 如シ而シテ法律ハ運送品ノ到達ニ因リテ得ヘキ利益即チ所謂希望利益 (Profit
 expect, imaginärer Gewinn) ニ付テ保險アル場合ヲ指示シタリ(四二四・二)

上述セル如ク運送保險ハ運送品ノ保險ニ限ルモノトスレハ自動車保險カ運
 送保險ニ非サルハ言ヲ埃タサル所ナルヘシ獨逸ニ於テハ自動車保險カ運送保
 險ナリヤ否ヤニ付キ論爭アリ保險監督局ハ從來之ヲ別種ノ損害保險トセルモ
 (Veröffentlichung des Kaiserlichen Aufsichtsamts für Privatversicherung 1907, 17, 102; 1908, 17,
 96, 154) 帝國裁判所ハ之ト反對ノ判決ヲ爲シ(R. G. 72 S. 418) 監督局モ亦爾後其
 見解ヲ改メタリ(V. A. 1910, 122)但自動車保險中自動車ニ因ル傷害又ハ自動車所
 有者ノ責任ニ關スル保險ハ運送保險ニ屬セサルヘキコト勿論ナリ而シテ我邦
 ニ於テハ自動車保險カ運送保險ナリヤ否ヤノ問題ハ何レニ決セララルモ別ニ
 法律上ノ結果ヲ異ニスルコトナシ何トナレハ運送保險ニ關スル特別規定ハ前
 述セル如ク運送用具ノ保險ニ適用ナケレハナリ又實際上東京海上保險株式會
 社ノ如ク運送保險中ニ運送用具ノ保險ヲ包含セシムル者ト雖モ自動車保險ハ
 別種ノ保險トシテ之ヲ經營シ居レリ

(三) 運送保險ニ於ケル保險事故ハ運送品ニ對シテ生スルコトアルヘキ危險即
 チ運送危險 (Transportgefahr) ナリ運送危險トハ必スシモ運送ニ特有ナルヘキ危險

損害保険
ル性質

ヲ指稱スルニ非ス即チ火災保險ニ於ケル火災ノ如キ限定セラレタルモノニ非
 スシテ火災、水災、盜難其他運送中ニ生スルコトアルヘキ一切ノ危險ヲ包含ス例
 ヘハ運送人カ誤テ他人ニ運送品ヲ引渡シタル結果運送品ノ滅失ヲ來シタル場
 合ノ如キモ亦運送保險者ノ填補義務ヲ生スルモノナリ然レトモ保險約款ニ於
 テ多少之ヲ制限スルモノナシトセス其制限ハ次款ノ二ニ之ヲ説述スヘシ

(四) 運送保險契約ハ損害保險契約ノ一種ナルヲ以テ旅客カ運送ニ因リテ被ム
 ルコトアルヘキ傷害ノ保險ノ如キハ運送保險ノ範圍ニ屬スルモノニ非ス又損
 害保險ノ總則ノ規定ハ當然運送保險ニ適用アルヘキモノニシテ商法ハ二三ノ
 特別規定ヲ設クルニ過キサレハ以下説明スル所モ亦是等ノ特別規定ニ限定セ
 ントス

保險者ノ義
務

保險證券交
付ノ義務

第二款 保險者ノ義務

(一) 保險者ハ保險證券交付ノ義務ヲ負フコト既ニ述ヘタルカ如シ(本章第一節
 第三款ノ一參照)其運送保險證券ニハ第四百三條第二項ニ掲ケタル事項ノ外左

ノ事項ヲ記載スルコトヲ要ス(四二五)

- 一 運送ノ道筋及ヒ方法
- 二 運送人ノ氏名又ハ商號
- 三 運送品ノ受取及ヒ引渡ノ場所
- 四 運送期間ノ定アルトキハ其期間

損害填補ノ
義務

(二) 保險者ノ負擔スヘキ運送危險カ運送中ニ生スルコトアルヘキ一切ノ危險
 ニ及フコトハ前款ノ三ニ之ヲ述ヘタリ然レトモ保險約款ニ於テハ特定ノ損害
 ハ之ヲ填補スル責ニ任セサルヘキコトヲ定メテ運送危險ノ範圍ヲ限定スルヲ
 常トス例ヘハ地震、噴火、海嘯、同盟罷工、竊盜、濡露、蟲害、鼠害、鈎傷等ニ因リテ生シタ
 ル損害ノ如キ是ナリ又運送保險ニ於テモ海上保險ニ於ケルト同シク分損不擔
 保ノ條件ヲ以テ保險ヲ爲ス場合ヲ認メ此場合ニハ運送品ノ全損ニ付テノミ填
 補ノ責ニ任スヘキモノトスルコトアリ且分損擔保ノ條件ヲ以テ保險ヲ爲シタ
 ル場合ニ於テモ損害カ特定ノ額即チ保險價額ノ百分ノ幾何以上ニ達シタルト
 キニ限り之ヲ填補スヘキ旨ヲ定ムルコトアリ是等ノ場合ニ付テハ海上保險ニ

損害保險 運送保險

付キ叙述スル所ヲ參考スヘシ(次節第二款ノ四參照)

(三) 保險者カ損害填補ノ責任ヲ負擔スヘキ保險期間ハ契約ノ定ムル所ニ依ルヘキモノナレトモ特約ナキトキハ運送人カ運送品ヲ受取リタル時ヨリ之ヲ荷受人ニ引渡ス時マテトシ保險者ハ其間ニ生スルコトアルヘキ損害ヲ填補セサルヘカラス(四二三)約款ニ於テハ保險期間ニ付キ到着地停車場ニ着シタル後又ハ着船ノ後特定ノ時間ヲ經過シタル時ヲ以テ終期トスヘキ旨ヲ定メ又船積ノ場合ニハ其船積ノ時ヲ以テ始期トスヘキ旨ヲ定ムルモノアリ

運送人カ運送品ヲ荷受人ニ引渡スコトヲ得サル場合ニ付テハ獨逸保險契約法(一三四)ハ特ニ規定ヲ設ケ運送人カ法律ノ規定ニ從ヒ運送品ノ供託又ハ競賣ヲ爲シタル時ヲ以テ保險期間ノ終期トスヘキ旨ヲ定メタリ(三四五參照)我法律ニハ別ニ規定ナキモ上述セルカ如キ約款ノ規定アルヲ以テ爭ヲ生スルコトナカルヘシ

(四) 保險者カ填補スヘキ損害額ハ保險價額ヲ以テ基準トス保險價額ハ當事者之ヲ定ムルヲ常トシ其之ヲ定メサル場合ニハ通則ニ依レハ損害カ生シタル地

ニ於ケル保險ノ目的ノ價額ニ依リテ其價額ヲ定ムヘキモノナレトモ(本章第一節第二款ノ一參照)法律ハ特ニ規定ヲ設ケ發送ノ地ニ於ケル運送品ノ價額及ヒ到達地マテノ運送賃其他ノ費用ヲ以テ保險價額トスヘキコトヲ定メタリ(四二四)故ニ此規定ニ依リテ算出セラレタル金額ハ法定ノ保險價額ニシテ保險者ハ其價額ノ多少ヲ爭フコトヲ得サルナリ

當事者カ保險價額ヲ定メタル場合ニ於テハ勿論之ニ依ルヘキモノトス(三九四)又當事者カ特約ニ因リ希望利益ヲモ保險契約ノ目的ト爲スヘキ旨ヲ定メタルトキハ之ヲ保險價額中ニ算入スルコトヲ得ヘシ(四二四二)希望利益ハ運送品ノ到達ニ因リテ得ヘキ利益ヲ指スモノニシテ被保險者カ運送品ヲ他人ニ賣却シタル後其買主ニ宛テ之ヲ發送スル場合ニハ其到達ニ因リテ得ヘキ利益額ハ既ニ確定セラレタルモノト云フヘク又若シ到達後之ヲ賣却スルトキハ到達地ニ於ケル價額中發送地ニ於ケル價額ニ運送賃其他ノ費用ヲ加ヘタル金額ニ超過スル差額カ即チ希望利益額ヲ表スルモノト云フヘシ

第三款 保險契約ノ變更

損害保險ノ通則ニ依レハ保險期間中危險カ著シク變更又ハ増加シタルトキハ保險契約ハ或ハ其效力ヲ失フコトアルヘク或ハ保險者カ契約ヲ解除シ得ルコトアルヘシ然レトモ運送保險契約ニ付テハ法律ハ特約アルニ非サレハ運送上ノ必要ニ因リ一時運送ヲ中止シ又ハ運送ノ道筋若クハ方法ヲ變更シタルトキト雖モ尙ホ其效力ヲ失ハサルモノトセリ(四二六)蓋シ運送上ノ必要ニ因ル運送ノ一時的中止又ハ運送ノ道筋若クハ方法ノ變更ノ如キハ實際ニ於テ屢々發生スル所ナレハナリ但保險約款ハ保險者ノ承認ヲ得スシテ運送ノ道筋若クハ方法運送品ノ受取若クハ引渡ノ場所運送人等ヲ變更シタルトキ又ハ運送ヲ中止シタルトキハ保險契約ハ其效力ヲ失フヘキ旨規定スルヲ常トス

第四節 海上保險

第一款 海上保險ノ意義

海上保險契約トハ航海ニ關スル事故ニ依リテ生ズルコトアルヘキ損害ヲ指シ



海上保險ノ意義

保險事故即チ航海ニ關スル事故

補スルコトヲ目的トスル損害保險契約ヲ謂フ

(一) 海上保險ニ於ケル保險事故ハ航海ニ關スル事故トシテ(六五三、六五四)航海ニ關スル事故トハ海上ニ於ケル船舶ノ航行ニ關スル事故ヲ謂フ内水ノ航行ニ關スル事故ニ付テハ運送保險契約ヲ締結スヘキモノニシテ海上保險ノ關スル所ニ非ス(海商法第一章第一節參照)又航海ニ關スル事故トハ必スシモ航海ニ特有ナル危險(Gefahren der See, perils of sea)ノミヲ指スモノニ非ス航海ニ關シテ生ズルコトアルヘキ一切ノ危險(Gefahren der Schifffahrt, fortune de mer, risque de mer, maritime perils)ヲ謂フ伊太利中世ノ學者タルガ(Targa)カ保險者ハ海ニ於テ又ハ海ヨリ(in mare o da mare)生シタル損害ニ付キ填補ノ責ニ任スヘシト云ヘルハ此意ナリ(註一)例ヘハ暴風雨、沈沒、坐礁、衝突、投荷、火災、爆發、海賊、盜難、捕獲、船員ノ非行、不可抗力ニ因ル避難等)ノ如キ皆航海ニ關スル事故タルコトヲ失ハス然レトモ保險約款ニ於テハ是等ノ事故ニ付キ或モノヲ除外スルコトアリ此點ニ付テハ後ニ之ヲ詳述スヘシ(次款ノ二乃至四參照)

[註一]「積荷ニ關スル海上保險契約ニ於テ保險者カ總テノ海上危險ニ付キ責任ヲ負擔シタル

場合ニ於ケル所謂海上危險ハ商法ニ所謂航海ニ關スル事故ト同一ナル包括的意義ヲ有シ膏ニ風波ノ如キ絶對的自然力ニ出ツル危險ノミナラス相對的人爲ニ出ツル不慮ノ危險ヲモ總テ包含スルヲ普通ノ事例トス大審院民事判決錄一九輯一〇三六頁積荷ヲ保險ニ付シタル場合ニ於テ船積方法ニ關スル船長ノ過失ニ因リ航海中損害ヲ生シタルトキハ保險者ハ之ヲ填補スヘキ責任ヲ負フモノトス大審院前掲一三輯九八一頁積荷ノミヲ保險ニ付シタル場合ト雖モ其損害ノ填補ハ積荷其物ノ流失減損等ニノミ制限シタルモノニ非スシテ天災若クハ衝突等ノ爲メ船體損傷シ指定港ニ運濟スル能ハサルカ如キ不可抗力ニ因リ途中ニ於テ積荷ヲ賣却シ損害ヲ生シタルトキハ保險者ハ其損害ヲ填補スヘキモノトス大審院前掲九輯一八五頁

(二) 海上保險ニ於ケル被保險利益ハ亦保險事故ト同シク甚ク複雑ナリ然レトモ其法律ノ豫想セルモノヲ舉クレハ船舶ニ關スルモノ(六五六)積荷ニ關スルモノ(六五七)運送貨ニ關スルモノ(六六七)二號(希望利益ニ關スルモノ(六五八)及ヒ保險者ノ責任ニ關スルモノ(六七四)アリ(獨商七七九參照)其結果トシテ船舶保險(Schiffs-oder Cascovericherung, assurance sur corp, insurance of ship, block insurance, insurance on hull)積荷保險(Güter-oder Cargovericherung, assurance sur facultés, insurance on goods)運送貨保險(Frachtversicherung, Ueberfahrtsgeleiderversicherung, assurance du fret, assurance du

prix de transport des passagers, insurance on freight, insurance on passage money)希望利益ノ保險(assurance du profit espéré, insurance on profits on goods)及ヒ海上保險ノ再保險等ノ各種ノ保險ヲ生ス就中再保險ハ責任保險ノ性質ヲ有シ元受保險ト異リタル性質ヲ帶フルモノナレトモ法律ハ海上保險ノ再保險ニ付キ海上保險ニ關スル規定ノ適用アルコトヲ豫期セルコト既ニ説述シタルカ如シ第一章第二節第五款ノ二參照

船舶保險ニ於テハ船舶自體ノ外屬具目錄ニ記載セラレタル物ハ從物トシテ反對ノ明約ナキ限り保險ノ目的中ニ包含セラルルモノト觀ルヘシ(五三九)尙ホ船舶カ發航ニ當リテ其準備ノ爲メニ要シタル費用(Ausrüstungskosten, mises dehors, disbursement)ハ別段ノ契約ナキ限ハ當然船舶ノ價額中ニ包含セルモノト推定スル立法例アレトモ(英一六・一號)導口之ト反對ニ明約ナキ限り船舶保險中ニ包含セラレサルモノト解スルヲ正當トス(獨七九六參照)又商法上ノ船舶ハ商船ニ限定セララルモ非商船中私人ノ所有船ハ勿論(船舶法三五)官廳又ハ公署ノ所有ニ屬スル船舶(例ハ軍艦)及ヒ製造中ノ船舶(註一)浚渫船其他嚴正ノ意義ニ於ケル

船舶ニ非サル物モ亦船舶保險ニ準シテ保險ノ目的タルコトヲ得ルモノト解セサルヘカラス(海商法第一章第一節參照)

〔註一〕製造中ノ船舶及ヒ船舶ノ進水ニ付キ海上保險ニ準シテ保險ニ付シ得ヘキコトハ英海上保險法第二條第二項ノ定ムル所ナリ

積荷保險ノ目的ハ一切ノ積荷ニシテ積荷カ動物ナルトキハ其斃死、病傷等ニ付テモ損害填補ノ契約ヲ爲スコト多シ又積荷保險ノ實際ニ在テハ運送者カ荷主ノ爲メ他人ノ爲メニスル保險契約ヲ締結シ保險事故發生セル場合ニ於テモ運送者カ保險者ノ爲メニ荷主ニ對シテ代位辨濟ヲ爲シ然ル後保險者ニ對シテ求償ヲ爲スコト少カラス(民四九九以下參照)

運送貨保險ノ目的ハ運送者カ得ヘキ運送貨ヲ、運送貨ヲ保險ノ目的ト爲スコトヲ認ムルトキハ運送者ハ運送ニ付キ十分ノ注意ヲ拂ハス運送品ヲ粗略ニ取扱フノ弊害ヲ生スヘシトノ理由ニ因リ運送貨保險ヲ禁止シタル立法例ナシトセス佛國ニ於テモ千八百八十五年八月十二日法ノ制定アル迄ハ前拂運送貨(Fret acquis)ノ外ハ之ヲ保險ニ付スヘカラサルモノト爲セリ然レトモ我商法

運送貨保險ヲ認メタルハ第六百六十七條第二號ノ規定ニ依リテ明カナリ又佛國法ニ於テハ純運送貨(Fret net)即チ運送貨中ヨリ實費ヲ控除シタル金額ヲ保險價額トスヘキコトヲ定メタレトモ(佛商三三四)我商法ノ解釋トシテハ多數國法ニ於ケルト同シク總運送貨(Bruttofracht, fret brut, gross freight)ニ依ルヘキモノト爲スヘシ(獨七九七參照)

希望利益保險ハ通常積荷保險ニ附隨スルモノニシテ運送品ノ到達ニ因リテ得ヘキ利益〔註二〕ヲ目的トス、希望利益ヲ保險ノ目的トスルコトヲ得ヘキヤ否ヤニ付テハ往昔爭アリタル所ニシテ佛國海商條例ノ如キ之ヲ禁止シタレトモ佛商法(三三四條、一八八五年八月十二日法)ハ明カニ之ヲ認許シ我商法(六五八、六六一、六六七)モ亦之ヲ認メタリ而シテ我商法ニ積荷ノ到達ニ因リテ得ヘキ報酬トアルハ仲立人、問屋等カ得ヘキ報酬(Provision)ヲ指稱シタルモノニ外ナラサルナリ

〔註二〕希望利益ノ意義ニ付テハ前節第二款ノ四ヲ參照スヘシ

上述セル各種ノ被保險利益ノ外外國法ノ認ムルモノニ冒險貸借債權(Botimes)

損害保險 海上保險

海
上
保
險

損害保險
ノ性質

regalder) 共同海損債權 (Haverregalder) 船員給料債權 (Hænerfordering) 等ノ保險アリ(舊商九五三、獨七七九、佛三三四參照)而シテ是等ノ債權ヲ保險ノ目的トスルコトヲ得ヘキヤ否ヤニ付テハ各多少ノ議論アリ殊ニ船員ノ給料ニ至テハ之ヲ保險ニ付スルコトヲ得セシムルトキハ船員カ海難ニ際シ其防止ヲ努ムルニ付キ熱心ナラサルノ虞アリトシテ其保險ヲ無効トスル立法例ナシトセス(舊商九五三、二、獨七八〇、伊六〇七、西七八〇、蘭五九九等我法律ハ別ニ是等各種ノ保險ヲ豫想スルカ如キ規定ヲ爲ササレトモ同時ニ之ヲ禁止スルカ如キ規定ヲモ有セサルナリ)

(三) 海上保險契約ハ損害保險契約ノ一種ナルヲ以テ其損害保險ニ關スル總則規定ノ之ニ適用セラルヘキハ當然ナリ法律カ海上保險契約ニハ本章ニ別段ノ規定アル場合ヲ除外第三編第十章第一節第一款ノ規定ヲ適用スト定メタルハ(六五三二)蓋シ海上保險ノ規定カ損害保險ノ總則ノ規定ト編ヲ異ニスルヲ以テ或ハ其適用ノ有無ニ付キ疑ヲ生スルコトヲ恐レ特ニ注意的規定ヲ設ケタルモノナルヘシ而シテ同規定ニ準用ナル語ヲ用キスシテ適用ナル語ヲ用キタルハ

海上保險
ノ範圍及ヒ
ト陸上保險
トノ交錯
之

其海上保險カ損害保險ニシテ總則規定ノ當然適用アルヘキ旨趣ヲ言明セルモノト解シテ可ナリ

海上保險契約ハ損害保險契約ナルヲ以テ船員又ハ旅客ノ疾病、傷害等ニ關スル人保險ヲ包含セサルコト論ヲ埃タス

(四) 海上保險ニ於テ保險者ノ負擔スル危險ハ航海ニ關スル事故ナルコト既ニ稟述セル所ナリ航海ニ關スル事故ノ意義ハ必スシモ甚シク嚴格ニ解釋スルノ要アルコトナシ例ヘハ船舶ノ港灣碇泊中ニ生スル危險ノ如キハ勿論期間ヲ以テ契約スル船舶保險ニ在テハ入渠又ハ入架中ノ火災危險ノ如キモ亦航海ニ關スル事故トシテ之ヲ保險者ノ負擔ニ歸セシムルヲ常トス然レトモ海上保險者カ積荷ノ陸揚後運送者ノ倉庫ニ在ル間ノ危險(Karistiko, risque de la mise a quai et du magasinage, storage risk)ヲ引受クヘキコトヲ特約シ(註一)又ハ通シ船荷證券ニ依ル海陸連絡運送ノ場合ニ於テ(註二)海陸運送ノ全道筋ニ關スル危險ヲ引受クルトキ(Versicherung auf durchstehendes Risiko)ノ如キハ其陸上ノ危險ハ海上保險當然ノ效力ニ因リテ負擔セラルルモノト觀察スルコトヲ得ス寧ロ海上保險以外ニ於テ

同時ニ陸上保險カ存在スルモノト解釋セサルヘカラス但此場合ニ於テ二箇以上ノ保險契約カ締結セラルルモノト觀察スルハ却テ當事者ノ意思ニ反スルヲ以テ寧ロ一保險契約カ海上保險ト陸上保險トノ二成分ヲ併有セルモノト解スヘキナリ

〔註一〕我邦ニ於テ海上保險者カ陸揚後ノ火災危險ヲ負擔スルニ當リ他ニ火災保險ヲ存スル部分ニ付テハ損害填補ノ責ニ任セサル旨ヲ明約スルヲ常トス然ルニ火災保險者モ亦他ニ重復契約アルトキハ其責ニ任セサル旨ヲ定ムルヲ以テ重復ノ範圍内ニ於テハ海上保險者及ヒ火災保險者共ニ其責任ヲ負擔セサルモノナリヤノ疑ヲ生スヘシ然レトモ此場合ニハ海上保險者ノ既存ノ契約ハ先ツ重復ノ範圍内ニ於テ效力ナキモノナルカ故ニ火災保險者ノ責任ニ付テハ重復ノ觀念ナク從テ火災保險者カ當然其責ニ任スヘキモノト解セサルヘカラサルナリ

〔註二〕通シ船荷證券ニ依ル運送ニ付テハ海商法第三章第一節第二項ノ六ヲ參照スヘ

海陸連絡運送ノ場合ニ於テ運送品ノ保險アルトキハ陸上ノ運送ニ付テモ海上保險ニ關スル規定ノ準用アルヘキコトハ獨逸保險契約法(一四七)ニ之ヲ明定シ又英海上保險法(二二)ハ總テ特約又ハ商慣習ニ依リ海上保險契約カ陸上ノ危險ニ對スル保險ニモ擴張シテ適用セラルヘキ旨ヲ定メタリ我商法ニハ

當スル規定ナシト雖モ特約ニ因リテ海上保險契約カ陸上危險ニ及フヘキコトヲ定メタルトキハ海上保險ニ關スル規定カ陸上ノ保險ニ付テモ亦適用セラルヘキモノト解釋スルヲ以テ當事者ノ意思ニ適合スルモノト云フヘキナリ
海上保險ノ參考書——緒論第四ニ掲ケタル著書ノ外 Doernberger, Die Beson-
derheiten der Seeverseherung.

第二款 保險者ノ義務

(一) 保險者カ保險證券交付ノ義務ヲ負フコトハ既ニ述ヘタル所ナリ(本章第一節第三款ノ一參照)而シテ海上保險證券ニハ第四百三條第二項ニ掲ケタル事項ノ外左ノ事項ヲ記載スルコトヲ要ス(六六一)

- 一 船舶ヲ保險ニ付シタル場合ニ於テハ其船舶ノ名稱、國籍並ニ種類、船長ノ氏名及ヒ發航港、到達港又ハ寄航港ノ定アルトキハ其港名
- 二 積荷ヲ保險ニ付シ又ハ積荷ノ到達ニ因リテ得ヘキ利益若クハ報酬ヲ保險ニ付シタル場合ニ於テハ船舶ノ名稱、國籍並ニ種類、船積港及ヒ陸揚港

損害保險 海上保險

保險者ノ義務
保險證券交付ノ義務

(二) 保險者ハ原則トシテ保險期間中保險ノ目的ニ付キ航海ニ關スル事故ニ因リテ生シタル一切ノ損害ヲ填補スル責アリ(六五四)其航海ニ關スル事故ノ意義ハ既ニ説明シタルカ如シ(前款ノ一參照)

保險ノ目的カ共同海損處分ニ因リテ損害ヲ受ケタルトキハ是レ亦航海ニ關スル事故ニ因リテ生シタル損害ト云フヲ得ヘキコト明白ナレトモ此場合ニ於テ保險者カ填補スヘキ損害額ハ其目的ニ付キ現實ニ生シタル損害ノ全額ナルカ又ハ之ヨリ他ノ利害關係人ノ分擔スヘキ金額ヲ控除シタル(殘額ナルカ(六四二參照)ノ問題ヲ生スヘシ(佛國ニ於テハ舊時ノ學者ハ保險者カ殘額ノ填補ヲ爲スヲ以テ足り唯他ノ利害關係人中ニ無資力者ヲ生シタルトキハ其負擔部分ヲモ填補セサルヘカラサルモノト爲セリ然レトモ近時ノ學者ハ之ニ反シテ全額ノ填補ヲ爲スヘキモノトス(Desjardins, Droit commercial maritime VII no. 1616; Lyon-Caen VI no. 1292; Thaller-Ripert II no. 2505)英國ニ於テモ往昔ハ反對ノ判例行ハレタルモ千八百六十八年 Dickenson v. Jarline 事件ノ判決以來(全額填補説行ハル(Arnould II 1004)獨リ獨商法ニ於テハ明文ヲ以テ殘額填補主義ヲ採レリ(八三八、八三九)我

商法ノ解釋トシテハ共同海損行爲モ亦航海ニ關スル事故ニシテ別ニ明文ナケレハ被保險者ハ全額ノ填補ヲ請求スルコトヲ得ヘク其全額ノ填補ヲ爲シタル保險者ハ所謂代位ニ關スル第四百十六條ノ規定ニ依リテ被保險者ノ有シタル分擔額請求權ヲ取得スルモノト解スヘシ(本章第一節第四款ノ七參照)或ハ第四百十五條ノ規定ヲ援用スル者アレトモ(加藤博士海法研究三四六頁)此規定ハ直接ニ適用スルコトヲ得ヘカラス蓋シ分擔額請求權ハ被保險者カ保險ノ目的ニ付キ有セル權利ト目シ難キヲ以テナリ(本章第一節第四款ノ六參照)

被保險者カ共同海損ノ分擔義務者タル場合ニ於テ保險者ニ填補責任アリヤ否ヤニ付テハ疑ナキヲ得ス故ニ商法ハ明文ノ條規ヲ設ケ保險者ハ被保險者カ支拂フヘキ共同海損ノ分擔額ヲ填補スル責ニ任ス(註一)但保險價額ノ一部ヲ保險ニ付シタル場合ニ於テハ保險者ノ負擔ハ保險金額ノ保險價額ニ對スル割合ニ依リテ之ヲ定ムト規定シタリ(六五五)尙ホ約款ニ於テハ共同海損ハ「ヨーク、アントワープ規則ニ依リテ精算セララルニ非サレハ填補ノ責ナキ旨ヲ定ムルヲ常トス

〔註一〕此規定ニ依レハ保險者ハ常ニ共同海損ノ分擔額ヲ填補スル責ニ任スルカ如シト雖モ共同海損ノ計算ニ關スル第六百四十三條ノ規定ト保險價額ニ關スル第六百五十六條以下ノ規定トハ船舶又ハ積荷ノ價額ノ計算方法ヲ異ニスルヲ以テ時ニ共同海損ノ分擔額ハ保險價額ニ比シテ甚シク多額ニ上ルコトアルヘシ斯ノ如キ場合ニ於テ保險者ヲシテ分擔額ノ全額ヲ填補セシムルハ當事者ノ意思ニ反シ又第六百五十五條但書ノ旨趣ニモ反スルカ故ニ保險者ト被保險者トノ關係ニ於テハ保險價額ニ基キテ分擔額ヲ算出シ其金額ノ範圍ニ於テ填補義務アルモノト解スルヲ妥當トスヘシ(加藤博士海法研究三五三頁以下)

共同海損ト海上保險トノ關係ニ關スル參考書——加藤博士海法研究三四一頁以下

衝突ニ因ル損害ニ付テハ保險者ニ填補責任アルコト言ヲ埃タス然レトモ保險ニ付セラレタル船舶カ衝突シタル被害船ニ支拂フヘキ損害賠償金ニ付テハ保險者ニ填補責任アリヤ否ヤノ疑問ヲ生スヘシ獨商法(八二〇)ノ如キハ明文ヲ以テ此間接ノ損害(mittelbarer Schaden)ニ付テモ尙ホ保險者ノ責任ヲ認メタリ然レトモ我商法ノ解釋トシテハ此損害ハ保險ノ目的タル船舶ノ直接ニ受ケタル損害ト云フヘカラサルヲ以テ特約ナキ限り保險者ニ填補ノ責ナキモノト爲サ

損害填補義務ニ對スル例定ノ除外時
危險

サルヘカラス其保險者カ填補ノ責ヲ負フ特約ヲ名ケテ Collision Clause 又ハ R. D. C. (Running Down Clause) 又ハ A. (Arnould 792-796)

(三) 保險者ハ航海ニ關スル事故ニ因リテ生シタル一切ノ損害ヲ填補スル責ニ任スヘシト雖モ法律カ例外トシテ填補ノ責ナシトセルモノアリ即チ左ノ如シ

- 一 保險ノ目的ノ性質若クハ瑕疵其自然ノ消耗又ハ保險契約者若クハ被保險者ノ惡意若クハ重大ナル過失ニ因リテ生シタル損害(六六七一號(三九六)及ヒ本章第一節第二款ノ二參照)

- 二 船舶又ハ運送貨ヲ保險ニ付シタル場合ニ於テ發航ノ當時安全ニ航海ヲ爲スニ必要ナル準備ヲ爲サス又ハ必要ナル書類ヲ備ヘサルニ因リテ生シタル損害(六六七二號(五九一、五六一、五六二參照))

此種ノ損害ハ前號ニ述ヘタルモノト性質ヲ同ウシ廣義ニ於テハ保險ノ目的ノ瑕疵ニ因リテ生シタル損害ト云フモ不當ニ非ス尙ホ本號ニ所謂必要ナル書類ヲ備ヘサルニ因リテ生シタル損害トハ其結果トシテ船舶カ抑留若クハ捕獲セラレ又ハ運送貨ヲ取得シ得サル等ノ損害ヲ指スモノタリ

三 積荷ヲ保險ニ付シ又ハ積荷ノ到達ニ因リテ得ヘキ利益若クハ報酬ヲ保險ニ付シタル場合ニ於テ備船者荷送人又ハ荷受人ノ惡意若クハ重大ナル過失ニ因リテ生シタル損害(六六七三號)

備船者荷送人又ハ荷受人カ保險契約者又ハ被保險者ニ非サルトキハ第六百六十七條第一號ノ規定ノ適用ナシト雖モ積荷保險又ハ希望利益保險ニ付テハ之ヲ被保險者ト同視スヘキ密接ナル關係アルヲ以テ特ニ此規定ヲ設ケタルモノナリ

四 水先案内料、入港料、燈臺料、檢疫料其他船舶又ハ積荷ニ付キ航海ノ爲メニ出シタル通常ノ費用(六六七四號)

此種ノ費用ハ所謂小海損(海商法第四章第一節ノ一參照)ナリ。偶然ナル事故ニ因リ生シタル損害ト云フヘカラサルヲ以テ之ヲ除外シタルナリ

五 共同海損ニ非サル損害又ハ費用ニシテ各航海ニ付キ之ヲ計算シ其計算ニ關スル費用ヲ算入セスシテ保險價額ノ百分ノ二ヲ超エサルモノ(六六八)

一(四)

少額ノ損害又ハ費用ヲ填補スルモノトセハ其計算ノ爲メ無用ノ費用ト手數トヲ要スルカ故ニ保險者ヲシテ其填補ノ責ニ任セサラシメタルモノナリ而シテ其金額ニ付テハ獨商法(八四五)ハ保險價額ノ百分ノ三、佛商法ハ百分ノ一トセリ尙ホ百分ノ二ヲ超エタル以上ハ其損害又ハ費用ノ全額ヲ填補スヘク單ニ百分ノ二ヲ控除シタル殘額ノミヲ填補スヘキモノニ非サルナリ(六六八二)

上述セル第六百六十七條及ヒ第六百六十八條ノ規定ニ於テハ戰爭其他ノ變亂ニ因リテ生シタル損害ヲ除外セサルカ故ニ第三百九十五條ノ一般規定ハ海上保險ニ適用アリヤ否ヤノ問題ヲ生スヘシ或ハ其適用アリトノ說ヲ爲ス者ナキニ非サレトモ第六百五十四條ニハ保險者ハ本章又ハ保險契約ニ別段ノ定アル場合ヲ除ク外航海ニ關スル事故ニ因リテ生シタル一切ノ損害ヲ填補スル責ニ任ストアリ而シテ第六百六十七條第一號ハ故ラニ第三百九十六條ノ規定ヲ重複シテ掲ケタルヲ觀レハ第三百九十五條ノ規定ハ寧ロ海上保險ニ適用ナク

保險者ハ特約ナキ限リ戰時危險(Kriegsgefahr, risque de guerre, war risks)〔註一〕ニ付テモ責任アルモノト解スルヲ相當トス(加藤博士海法研究三八九頁以下)外國法中英法(三)佛法(三五〇)及ヒ獨法(八二〇・二號)ハ明カニ戰時危險ニ付キ保險者ニ責アリトシ自、伊、葡等ノ商法ハ之ニ反シテ其責ナキモノトセリ(Lyon-Caen, no. 1227)

〔註一〕戰時危險ハ例ヘハ抑留、捕獲、封鎖、擧沈等ノ如シ浮流水雷ニ因ル危險ニ付テハ加藤博士海法研究三九五頁以下ヲ參照スヘシ

上述セル如ク戰時危險ハ保險者其責ニ任スヘキモノナレトモ實際ニ於テハ約款ヲ以テ之ヲ除外スルヲ常トス即チ英國ニ於ケル F. C. & S. (free from capture and seizure) 獨逸ニ於ケル Nur für Seegefahr〔註二〕ノ如キ文言是ナリ我邦保險會社ノ約款亦同シ

〔註二〕獨逸ニ於テハ別ニ Frei von Kriegsnoth ナル條件アリ此場合ニハ苟モ戰時危險カ生スルトキハ契約ハ其效力ヲ失フモノトス之ニ反シテ Nur für Seegefahr ノ條件ノ場合ニハ保險者カ戰時危險ニ付キ責ニ任セサルニ止マリ契約ノ失効ヲ來スコトナシ(獨商八四八・八四九參照) 保險者カ戰時危險ニ付キ責任ヲ負ハサルヲ常トスルコトハ上述セル所ノ如シト雖モ特ニ其責任ヲ負フヘキ旨ノ契約ヲ爲スコトナキニ非ス曩ニ日獨開戰

損害填補義務ニ對スル除外約款ノ例



ニ際シ特別法ヲ公布シテ戰時海上保險ニ關シ政府カ保險者ニ補償スヘキモノト爲セリ(拙著私法論文集二卷所載戰時海上保險補償法ニ付テ參照)

戰爭ト海上保險ニ關スル參考書——加藤博士海法研究三六一頁以下及ヒ三九五頁以下

〔四〕保險者ノ責任ニ對スル法律上ノ除外例ハ之ヲ前項ニ叙述シタリ其他約款ヲ以テ責任ヲ除外セルモノ少カラスト雖モ今一一之ヲ舉示スヘキ限ニ在ラス唯我邦海上保險業者ノ間ニ於テハ英國ノ慣習ニ倣ヒ三種ノ方法ニ分チテ填補責任ノ限度ヲ定ムルヲ一般ノ常例トスルカ故ニ以下此點ニ付キ説明スル所アルヘシ

海上保險業者ノ填補責任ハ下ニ掲クル區別ニ從ヒ其限度ヲ異ニス即チ特擔分損擔保(分損擔保)特擔分損不擔保(全損擔保)及ヒ全損ノミノ擔保是ナリ

特擔分損擔保ハ英國ノ W. A. (with average) 又ハ A/R. (all risk) ニ該當シ保險者ハ商法及ヒ約款ノ規定ニ依ル一般の除外例ノ場合ノ外一切ノ損害ニ付キ填補責任ヲ負フモノタリ而シテ此場合ニハ小損害不擔保ニ關スル商法第六百六十

八條ニ對スル特約ヲ約款中ニ定メ貴重品ニ付テハ每一箇其他ノ商品ニ付テハ
每荷印ニ付キ價額ノ百分ノ四以下ノ損害ニ對シテハ填補ノ責ニ任セサルモノ
トスルヲ常トス(六六八三)

特擔分損不擔保ハ英國ノ F. P. A. (free from particular average) ニ該當シ單獨海損
ニ付テハ保險者ニ責任ナキコトヲ條件トセルモノタリ但船舶ノ沈沒火災坐礁
膠沙衝突ニ基因セル損害ニ付テハ其責ニ任スルモノトス(所謂 London Clause) 要
スルニ保險者ハ共同海損及ヒ上掲セル船舶ノ沈沒等ニ基因スル例外的損害ノ
ミニ付テ責任ヲ負フモノタリ

全損ノミノ擔保ハ英國ノ F. L. O. (total loss only) 又ハ F. A. A. (free of all average)
獨逸ノ Nur gegen Totalverlust 佛國ノ franc d'avaries ニ該當シ保險者ハ保險ノ目的
ノ全損アリタル場合ニ於テノミ填補責任ヲ負フモノタリ但被保險者カ委付ヲ
爲シタル場合ハ全損ニ準シテ填補責任アルモノトス換言スレバ保險者ハ共同
海損單獨海損及ヒ救助費等全損以外ノ損害及ヒ費用ニ付キ一切填補ノ責任ヲ
負フコトナシ我邦ニ於テハ船舶ノ保險ハ殆ト皆全損ノミノ擔保ノ條件ニテ契

法定ノ保險
價額及ヒ損
害額ノ算定

約セラレルモノトス蓋シ此場合ニハ保險料ハ極メテ少額ナルコトヲ得レハナ
リ

(五) 保險者カ填補スヘキ損害額ハ保險價額ヲ以テ基準トス保險價額ハ當事者
之ヲ定ムル場合多シト雖モ然ラサル場合ニ付テハ(本節第四款參照)法律ヲ以テ
之ヲ算出スル標準ヲ定ムルヲ可トス我商法ハ最モ通常ナル被保險利益ニ付キ
其規定ヲ爲セリ故ニ第三百九十三條ノ規定ハ是等ノ場合ニハ其適用ヲ失フヘ
キモノトス(本章第一節第二款ノ一參照)今商法ノ特別規定ヲ擧クレハ左ノ如シ

一 船舶ノ保險ニ付テハ保險者ノ責任カ始マル時ニ於ケル其價額ヲ以テ保
險價額トス(六五六)

船舶ノ保險價額ヲ定ムル標準トシテハ到達ノ時ヲ以テスル主義ヲ想像
スルコトヲ得ヘシト雖モ海難ナカリシ場合ニ於テ到達スヘカリシ時ハ之
ヲ測知スルコト困難ナルヲ以テ寧ロ保險者ノ責任ノ始マル時ヲ標準トセ
ルモノタリ其結果到達ノ時ノ價額ニ比スレハ航海ニ因ル減損額タケ多大
ナルヘキ理ニシテ超過保險ヲ生スル弊害アレトモ是レ止ムヲ得サル所ナ

リ而シテ船舶ノ價額ハ寧ロ被保險者ノ爲メニ存セル價額ニ依ルヘキモノニシテ保險者ノ責任ノ始マル時ニ於テ其存在セル地ノ時價ニ依ルヘキモノニ非ス何トナレハ船舶ノ賣買ハ必スシモ各地ニ行ハルルモノニ非サルヲ以テ所在地ノ時價ヲ知ルコト能ハサル場合多ケレハナリ (Voigt S. 120 ff.)

二 積荷ノ保險ニ付テハ其船積ノ地及ヒ時ニ於ケル其價額及ヒ船積並ニ保險ニ關スル費用ヲ以テ保險價額トス(六五七)

積荷ノ保險價額ヲ定ムル標準トシテモ亦到達ノ地及ヒ時ヲ以テスル主義ヲ想像スルコトヲ得ヘク理論上ニ於テハ該主義ニ依ルヲ可トス何トナレハ此主義ニ據リテ損害ヲ填補スルトキハ被保險者ハ航海ノ安全ニ終了シタルト同一ノ地位ニ立ツコトヲ得ヘケレハナリ然レトモ積荷全損ノ場合ニハ到達ノ地及ヒ時ヲ定ムルコト能ハサルヲ以テ便宜上船積ノ時及ヒ地ヲ標準トセルモノトス而シテ此船積ノ時ハ原則トシテ保險者ノ責任ノ始マル時ト一致スヘキモノタリ(六六〇参照)

三 積荷ノ到達ニ因リテ得ヘキ利益又ハ報酬ノ保險ニ付テハ契約ヲ以テ保

險價額ヲ定メサリシトキハ保險金額ヲ以テ保險價額トシタルモノト推定ス(六五八)

保險ノ目的ノ全損アリタル場合ニ於テハ保險價額ノ全額カ損害額ヲ表スヘキモノニシテ別ニ問題ヲ生セサレトモ一部損害ノ場合ニハ其損害額ノ算定ニ付キ規定ナカルヘカラス商法ハ積荷保險ニ付キ次ノ二規定ヲ設ケタリ

一 保險ノ目的タル積荷カ毀損シテ陸揚港ニ到達シタルトキハ保險者ハ其積荷カ毀損シタル狀況ニ於ケル價額ノ毀損セサル狀況ニ於テ有スヘカリシ價額ニ對スル割合ヲ以テ保險價額ノ一部ヲ填補スル責ニ任ス(六六九)

保險價額カ若シ陸揚港ニ於ケル價額ニ依リテ定メラルルトキハ毀損セル狀況ニ於ケル價額 (Bruttowert im beschädigten Zustande; gross amount of the sale of the damaged goods) ト毀損セサル狀況ニ於テ有スヘカリシ價額 (Bruttowert im unbeschädigten Zustande; gross amount which the same goods would have produced, if sound) トノ差額カ即チ填補セラルヘキ損害額ナリトス然レトモ保險價額ハ當事者別ニ之ヲ定ムルカ又ハ船積ノ地ニ於ケル價額ニ依リテ定メラ