

法政大学学術機関リポジトリ

HOSEI UNIVERSITY REPOSITORY

PDF issue: 2025-03-14

なし

(発行年 / Year)

1910

第二節 債權ノ效力

本節ハ主トシテ既成法典財産編第三章中ニ揚アル合意ノ效力及ヒ同第二章ニ於ケル義務ノ效力ニ關スル規定ニ修正ヲ加ヘ債權ノ效力ニ關スル範圍トシテ債務履行ノ損害賠償及ヒ第三者ニ對スル債權者ノ權利ヲ規定スルモノトス而シテ既成法典第三章ニ對スル合意效力ニ關シ財産編第三百四十八條以下數條ニ於テ公示方法タル登記ニ付キ詳細ナル規定ヲ設クト雖モ本案ハ之ヲ特別法ノ規定ニ譲リ又既成法典ハ義務ノ效力ニ關スル規定ノ一節トシテ義務ノ擔保及ヒ擔保ニ付キ各別ニ其規定ヲ設クト雖モ此等ノ事項ハ義務ノ效力即チ本節ニ所謂債權ノ效力ニ非スレモ寧ロ其形式又ハ行使ニ關スルモノナレハ本案ハ此ニ之ヲ刪除シ別節ニ於テ其規定ヲ設ケタリ

第四百十一條

本條ハ債務者ノ債務ノ履行ニ付キ遲滞ノ責ニ任スヘキ時期ヲ規定スルモノニシテ既成法典財産編第三百三十六條ニ修正ヲ加ヘタリ即チ既成法典同條第一號ハ債權者カ一定ノ手續ヲ爲スニ非カレハ假令債務履行ノ期限カ到來スルモ債務者ヲシテ遲滞ノ責ニ任セシムルコトヲ得ストレ從來多數ノ立法例モ亦概ネ斯ノ如シト雖モ之レ固ヨリ取引未タ須繁アラサル經濟社會ニ適合ストル規定タルニ止マリ今日ノ如ク取引極メテ頻繁ニシテ相互ノ信用及ヒ約束ヲ重シムル社會ノ狀況ニ於テ斯ノ如キ迂遠ナル規定ハ取引上ニ不便ヲ與ヘ期限ノ約定ヲ無益ニ歸セシムルノヨリ瓦斯債務者ノ保護ニ失スルノ餘此者ヲシテ債務ノ履行ハ債權者ノ催告ヲ受ケタル後ニ於テスルモ尙ホ且足レトスル如キ怠慢心ヲ

起サレムル弊ナレトセス故ニ英米諸國ノ法律ヲ始メテ伊太利民法ノ如キモ債務者ヲ連滞ニ付スルコトニ付キ特ニ規定ヲ設ケルコトナク我國ニ於テモ從テ來ス如キ慣習ナカリシモノナレハ本條ハ既設法典ノ主義ヲ改メ同第三百二十六條第一號ニ代フルニ本條第二項ノ規定ヲ以テ即チ債務ノ履行ニ付キ連滞ノ期限ヲ定メテハ債務者ハ其期限ノ到来シタル時ヨリ當然連滞ノ責ニ任ストレ依リテ以テ何人ト雖モ其約定シタル期限ハ正ニ之ヲ遵守レ相互ノ信用ヲ保ムルヘカサルコトヲ明ニレ取引ノ便宜ニ適セシメタリ其他既設法典同條第二號ハ特ニ明又ヲ要セス又同條第三號ノ規定ハ本條第二項ノ適用ニ包含セラルヘキヲ以テ總テ之ヲ刪欲セリ

然レトモ債務ノ履行ニ付キ期限ヲ定メタルモ極メテ不確定ニシテ例ヘハ單ニ或人ガ死亡シタル時ト云フ如キ期限ナルトキハ假令此期限カ到来スルモ其到来シタルコトヲ知ラサル債務者ヲシテ此時ヨリ直ニ連滞ノ責ニ任セシムルハ頗ル酷ニ失スト云ハサルヘカラス之レ本條ハ特ニ本條第二項ノ規定ヲ設ケ債務ノ履行ニ付キ不確定期限ナルトキハ債務者ノ期限ノ到来ヲ知リタル時ヨリ連滞ノ責ニ任ストレ之ニ依リテ能ク法律保護ノ公平ヲ保ムセメタリ

其他債務ノ履行ニ付キ期限ヲ定メサリトキハ債務者ハ何時ヨリ連滞ノ責ニ任スヘキカ既設法典ノ此點ニ關シテ規定ヲ設ケサルニ因リ疑義ヲ生セシムルコトナレトモ之ニ面シテ債務ノ履行ニ付キ期限ヲ定メトキハ既設法典財產編第三百二十三條第六項ノ規定如ク債務者ハ何時ニテモ履行ヲ請求スルコトヲ得ルハ固ヨリ當然ニレテ從テ債務者ハ右履行ノ請求ヲ受ケタル時ヨリ連滞ノ責ニ任スルヲ以

第四百十二條

テ至當トス故ニ本條ハ本條第三項ノ規定ニ依リテ此趣旨ヲ明ニレ難ク生スルコト勿カラレタリ

既設法典ハ債權者ノ連滞ニ關シテ規定ヲ設ケルコトナク辨濟ノ提供ニ關スル規定ニ依リテ債務者ヲ保護スルニ止マルト雖モ辨濟能供ノ效果ハ本條ハ既設法典ニ比レテ頗ル之ヲ擴張シタルニ拘フス

尙ホ債務者ヲレテ債務ノ不履行ヲ生スヘキ責任ヲ免レシムルニ止マリ未ダ債務者ノ爲メニ債務者ノ受ケヘキ不利益ヲ救護スルニ足ラス之レ本條ハ特ニ本條ノ規定ヲ設ケ債權者ヲレテ履行ノ受取ニ付キ連滞ノ責ニ任セシムル所以ニレテ債務者ノ連滞ニ關スル前條ノ規定ニ相對シテ雙方ノ利益ヲ平等ニ保護スルモノト云フヘシ

債權者ノ連滞ニ關スル諸國ノ立法例ハ頗ル區々ニレテ或ハ故意ノ場合ニ限リ若クハ過失ナル場合ニ於テノミ債權者ヲレテ連滞ノ責ニ任セシメ又ハ故意過失ノ場合ハ勿論疾病天災等ニテ已ムコトヲ得サレ場合ト雖モ總テ連滞ノ責ニ任セシムルモノアリ蓋シ債務者カ債務ノ本旨ニ適レテ履行ヲ提供レ其爲スヘキコトヲ恐レタル以上ハ債權者ハ假令故意又ハ過失ナク單ニ疾病天災等ノ如キ已ムコトヲ得サル事由ニテ履行ヲ受ケルコト能ハサルトキト雖モ自ラ其不利益ヲ甘受レ連滞ノ責ニ任スヘキヲ以テ至當トス故ニ本條ハ塊太利民法獨逸民法草案等ニ倣ヒ本條ニ於テ債權者ハ履行ノ受ケルコトヲ拒ミタルトキハ勿論之ヲ受ケルコト能ハサルトキト雖モ連滞ノ責ニ任ストレ責任發生ノ時期ハ即チ履行ノ提供アリタル時ヨリト爲ス所以ニレテ債權ノ目的物ノ滅失又ハ毀損ニ付キ債務者ニ過失ナ

第四百十三條

キトキハ債權者之ヲ負擔スヘシト爲ス本条ノ主義ニ違スルモノト云フヘシ

木條ハ既成法典財産編第三百八十二條ヲ修正シタルモノニシテ同條第二項ハ民事訴訟法ニ屬スヘキ規定ナルヲ以テ又同條末項ノ規定ハ別ニ明文ヲ要セサルニ因リ共ニ之ヲ刪却セリ而シテ既成法典ノ所謂直接履行ナル用語ハ債務不履行ノ場合ニ於ケル損害賠償ヲ如キモノヲ指シテ間接履行ト稱シタル用語ニ對稱セラルルモノニシテ損害賠償ノ如キハ假令間接タリトモ決シテ債務ノ履行ニ非サルコト明白ナレハ之ニ對シテ直接履行ナル字句ヲ用ユルモノニ存スルモノナレハ本条ノ直接履行ナル用語ヲ釋者ヲシテ強制方法ニ依リ債務ノ履行ヲ得セシムルモノニ存スルモノナレハ本条ノ直接履行ナル用語ヲ廢シテ強制履行ナル字句ヲ用非以テ本條ノ趣旨ニ違セシメタリ

債務ノ強制履行ニ關シ既成法典其他多數ノ法典ハ人ノ自由意志ニスル主旨ヲ表彰スル爲メ特ニ明文ヲ以テ債務者ノ身體ヲ拘束セスル義務ヲ履行セシムルコトヲ得ル場合ニ限リ直接履行ヲ許ス旨ヲ規定セリ然レトモ債務者ノ其負擔シタル債務ニ服スルハ自ラ進ミテ其自由ヲ制限シタルモノニシテ強制執行及ヒ強制履行ノ方法ハ總テ外見上債務者ノ自由ヲ制限スルカ如ク雖モ此者ノ債務ヲ負擔シタル當時ノ狀況ヲ顯ミルトキハ之レカ爲メニ殊更ニ債務者ノ自由ヲ制限スルニ非ス寧ロ債務者ノ身體ヲ拘束スルモノニ因リテ債務ノ本旨ヲ盡サシムルコトヲ得ル債務者ノ甘シテ此強制ヲ受ケサルヘカラサルハ當然ノ理ニシテ之レカ爲メニ不法ニ自己ノ自由ヲ制限セラレタリト云フコトヲ得サルヘ

レ然ラハ既成法典等ニ於テ債務者ノ身體ヲ拘束スルニ非サレハ履行セラルルコトヲ得サル債務ト稱スル立法上ノ意義ハ宜シク債務ノ性質カ強制履行ヲ許ササルモノト解セサルヘカラサルモノニシテ假令強制方法ヲ用ヒトモ之ニ依リテ債務ノ履行セシムルコトヲ得ル債權者ヲシテ其履行ヲ得セシムルヲ以テ至當トス而レテ債務ノ性質カ強制履行ヲ許スルモノヤ否ハ事實問題ニシテ之ヲ不當ニ債權者ノ自由ヲ制限セサルヘカラサル場合ニ於テ裁判所ハ固ヨリ強制履行ヲ許サスレシテ他ノ救済ノ方法ニ依ラシムルモノカレハ決シテ不當ノ結果ヲ生ゼシムルコトナカレハ故ニ本条ノ第一項但書ノ規定ニ依リテ前述ノ立法主義ヲ明カニシ債務ノ性質カ強制履行ヲ許ササル場合ノ除外セリ

本條第二項以下ノ規定ハ既成法典財産編第三百八十一條第三項乃至第五項字句ヲ修正シタルニ過キサレハ別ニ說明ヲ要セス獨リ本條第二項ニ於テ特ニ但書ノ規定ヲ附加シタルハ既成法典ノ缺點ヲ補フモノニシテ債務ノ目的或法律行為爲スコトニ存スルトキハ之ヲ完結スルニ必要ナル意思表示示ハ他ノ作為ノ如ク第三者ヲシテ債務者ノ代ハリ之ヲ爲サシムルコトヲ得サルニ因リ裁判ヲ以テ債務者ノ意思表示ニ代フルコトヲ得セシムルハ實際上極メテ必要ナレハナリ

第四百十四條

本條ハ既成法典財産編第三百八十三條ニ即カ修正ヲ加ヘタリ即チ同條第一項前段ノ規定ハ既ニ本条ノ第四百十三條ニ於テ本則トシテ強制履行ノ請求權ヲ認メタルニ因リ該ニ之ヲ刪除シ本條ニ於テハ廣ク債務者ノ本旨ニ違フテ履行ヲ爲ササルトキ及ヒ債務者ノ責ニ歸スヘキ事由ニ因リテ履行ヲ

爲スコト能ハサルニ至リタル場合ニ對スル債權者保護ノ方法ヲ定メ即チ此者ヲシテ損害ノ賠償ヲ請求スルコトヲ得セシムルモノトス故ニ債權者カ任意履行又ハ強制履行ニ應ゼサルキハ勿論履行ヲ遅延シタル場合ノ如キモ固ヨリ債務ノ本旨ニ適レテ履行ヲ爲ササルモノナレハ債權者ハ賠償ヲ請求スルコトヲ得ヘキハ當然ニテ既成法典同條第二項ノ規定ノ如キハ固ヨリ本條ノ規定ニ包含セラルベク又同條第三項ノ規定ハ不必要ナルニ因リ共ニ之ヲ刪レリ

第四百十五條

損害ノ賠償額ヲ定ムル標準ニ付テハ諸國ノ立法例ハ極メテ區々ニシテ容易ニ共可否ヲ判別シ難シト雖モ本條ハ既成法典財產編第三百八十五條ニ修正ヲ加ヘ本條ニ於テ最モ適當ト認めヘキ標準ヲ指定セリ即チ本條第一項ハ主トシテ債權者ノ受ケタル損害ノ債務者ノ債務不履行トシテ原因結果ノ關係ヲ有セサルヘカヲサレトフ明カニシ然モ此關係ハ直接ノモノタルヲ要スルヲ將テ間接ノ關係ヲモ包含スヘキカヲ法文ニ掲グルハ却テ其適用上煩雜ヲ醸スニ過キサルニ因リ本條ハ斯ニ如キ區別ヲ示サズレテ單ニ債權者カ其損害ノ債務不履行トノ間ニ因果ノ關係スルコトヲ證明スルコトヲ得ハ賠償ノ請求ヲ爲スコトヲ得ト即チ右請求ノ目的ハ債務ノ不履行ニ因リテ通常生スヘキ損害ヲ賠償セシムルニ在ル旨ヲ明示セリ

次ニ既成法典ハ債權者ノ受ケタル損害カ債務者ノ惡意ニ本ワラ場合ト否トヲ區別シ之ニ依リテ賠償額ノ標準ヲ定ムルモノニレテ三ノ立法例ニ依レハ更ニ債務者ノ惡意過失懈怠等ヲ區別シ責任ノ

程度ヲ細別スト雖モ債務關係ニ本ワキ債務者ヲレテ損害ヲ賠償セシムルニ當リ此者ノ德義上ノ狀況ニ依リテ其標準ヲ定ムルハ決シテ損害ヲ受ケタル債權者ノ満足セシムル爲メニスル賠償ノ本旨通スルモノト云フヘカラス蓋シ德義上ノ責任ハ宜シク裁判官ノ斟酌ニ委スヘキモノニレテ特ニ之ヲ法條ニ明示スル必要ナク法律上ニ於テハ一ニ債權者ノ受ケタル損害ニ着眼シテ其賠償ノ標準ヲ定ムルヲ以テ至當トス依ニ本條ハ既成法典其他多數ノ立法例ノ如ク債務者ノ德義上ノ狀況ニ付テ賠償ノ標準ヲ求ムルコトヲ止メ單ニ債權者カ債務ノ不履行ニ因リテ受ケタル損害ニ付テ之ヲ定ムルモノトシテ從テ既成法典財產編第三百八十五條第三項ノ規定ハ之ヲ刪除スト雖モ苟モ債權者ノレテ損害ノ不履行トノ間ニ因果ノ關係アルコトヲ説明スル限ハ債務者ノ善意タルト惡意タルトノ間ハ又損害ノ豫見ヲ得ヘカリモノト否トヲ論セス總テ債務者ヲレテ賠償ノ責任セシムルモノトス

既成法典ハ又豫見又ハ豫見ヲ得ヘカリレテ損害及ビ豫見スルヲ得サレテ損害トヲ區別シ之ニ依リテ賠償ノ範圍ヲ定メ且此豫見ナルコトハ合意ノ當時ニ付テ之ヲ定ムルモノニテ聊チ誤ニ失スル規定ト云ハサルヘカラス何トナレハ豫見ノ事項ノ編リ損害其モノニ限ルヘキニアラス又其時期モ之ヲ合意ノ當時ニ限ルコトヲ得ス苟モ債務者カ損害ヲ生スヘキ事情ヲ豫見又ハ豫見ヲ得ヘカリレトキ及ビ合意後ニ於テ之ヲ豫見又ハ豫見ヲ得ヘカリレトキト雖モ損害賠償ノ責任セシムルヲ以テ至當トスレハナリ而シテ右事情ヲ通常ノ原因タルトキハ債務者ノ總テノ場合ニ於テ賠償ノ責任ニ付スルコトト既ニ本條第一項ノ規定ニ依リテ明ナリト雖モ若シ右事情ノ特別ノ事情ニ屬シ賠償ノ通常

ノ原因ト認めルコト能ハサルトキハ當事者カ假令此事情ヲ豫見シ又ハ豫見シ得ヘカリレト雖モ債務者ハ賠償ノ責任セスト云ハサルヲ得ス之レ即チ本條第二項ノ明文ヲ揭グル所以ニシテ特別ノ事情ト雖モ當事者カ之ヲ豫見シ又ハ豫見シ得ヘカリシモノニレテ之ニ因リテ生レル損害ハ債務者カ之ヲ賠償セサルヘカサルモノトス

其他既成法典財產編第三百八十五條第二項ハ損害賠償ハ債權者ノ受ケタル損失及ヒ共失シタル利益ノ獲得ヲ包含スヘキコトヲ規定スト雖モ單ニ損害ト云フトキハ極極的ノ損害即チ受ケタル損失及ヒ消極的ノ損害即チ失ヒタル利益ヲ包含スヘキコト更ニ疑フキヲ以テ既成法典同項ノ規定ハ之ヲ刪シ

第四百十六條

本條ハ既成法典財產編第三百八十六條第一項ノ規定ニ依リ損害賠償ハ損害ヲ賠償スルニ最モ便利ナル金銭ヲ以テ其額ヲ定ムルヲ通則トシ然レモ當事者五元以内回復其他金銭以外ノ物ニ賠償ヲ欲スル如キ別段ノ意思ヲ表示シタルトキハ裁判所ハ回復ノニ從フヘキ旨ヲ明カニセシムルニテ既成法典同條第二項及ヒ第三項ノ規定ハ極メテ便利アリト雖モ寧ろ民事訴訟法ニ掲グヘキモノナレ共之ヲ刪除シ其他同條第一項ニ於テ損害賠償カ主ナル訴ノ目的タルトキト云フハ却リ其他ノ場合ニ於テハ金銭以外ノ物ヲ以テ賠償セシムルモノナルカノ疑ヲ生セシムルニ因リ此點ニ關シテ句ノ刪正ヲ加ヘタリ

第四百十七條

既成法典財產編第三百八十七條ハ裁判所カ損害賠償ヲ定ムルニ當リ當事者双方ニ非理アルトキハ之ヲ斟酌スヘキ旨ヲ規定シ即チ債權者ノ過失アレハ賠償額ヲ減少シ債務者ノ過失アレハ之ヲ增加スヘキコトヲ明示スト雖モ本案ハ既ニ第四百十五條ニ於テ説明セシ如ク賠償額ヲ定ムルニハ債權者ノ受ケタル損害ヲ標準トシ從テ債務者ノ過失ノ對照的ニ賠償額ヲ增加セシムル如キ規定ヲ設クル必要ナキヲ以テ本案ニ於テハ單ニ債權者ノ過失アリタル場合ノミヲ豫想シ之ニ對シテ規定ヲ設ケテリ既成法典同條ノ法文ノミニ依レテハ裁判所ハ債權者ノ過失アリ斟酌シ賠償額ヲ定ムルノ外債務者ノ賠償ノ責任アリヤ否ヲモ決定シ得ルカニ付疑ナキ能ハス然レトモ債權者ノ過失ハ固ヨリ債務者ノ賠償ノ責任ヲ決スル點ニテ及フヘキモノナレハ本案ハ既成法典ノ法文ヲ補足シ裁判所ハ賠償ノ責任ノ有無ヲモ決シ得ヘキコトヲ明カニセリ其他既成法典ハ特ニ遲延ニ關スル場合ヲ明示スト雖モ單ニ不履行ト云フトキハ遲延ノ場合ヲモ包含スヘキニ因リ本案ハ之ヲ削リ

第四百十八條

本條ハ既成法典財產編第三百九十一條及ヒ第三百九十二條ヲ合シテ刪カ之ニ修正ヲ加ヘタリ即チ既成法典第三百九十一條第一項ハ單ニ義務ノ遲延ニ對シテ損害賠償ト云フト雖モ本案ハ廣ク債務ノ不履行ノ對スル損害賠償ト改ムル所以ハ既ニ前條ニ於テ之ヲ説明セリ而シテ本案ハ亦既成法典如ク本條場合ニ於テハ法定利率ニ依リテ通則トシ約定利率ハ恩惠等ニ本トキヲ法定利率ヨリ低カリシトキト雖モ一旦債務不履行ノ事實アルトキハ債務者ヲ以テ法定利率ニ依リ利息ヲ支拂ハシムルノ至

當ナルコトヲ認ムト雖モ約定利率カ法定利率ヲ超ユル場合ニ於テ債務ノ不履行ニ因リ其後ハ法定利率ニ依ルヘシト爲ストキハ却テ債務者ノ利益ヲ與フル結果ヲ生ゼシムルニ因リ木案ハ特ニ本條但書ノ規定ヲ設ケテ其弊ヲ防ケリ然レトモ既成法典同條第一項但書及ヒ同第二項ノ規定ハ其必要ナキヲ以テ共ニ之ヲ刪除シ又既成法典第三百九十一條ノ規定ハ之ニ三字句ヲ修正シ加ヘ本條第一項トシテ之ヲ存セリ

第四百十九條

本條ハ所謂過意約款ニ關スル規定ニシテ既成法典財産編第三百八十八條乃至第三百九十條ノ規定ヲ總括シ且之ニ適當ノ修正ヲ加ヘタリ而シテ過意約款ナル用語ノ懲罰的ノ意義ヲ有レ聊カ妥當ヲサスルニ因リ木案ハ客ノ實際ノ事實ニ適合スル字句ヲ用ヒ損害賠償額ノ豫定ト稱セリ
 本條第一項前段ノ規定ハ既成法典財産編第三百八十八條ノ字句ヲ修正シタルニ過キスト雖モ本條後段ノ規定ハ既成法典第三百八十九條後段ノ規定ヲ全然修正シタルモノニシテ既成法典ハ不履行又ハ遲延ヲ債務者ノ過失ニ出サルトキ又ハ一分ノ履行アリタルトキハ裁量所ノ過意約款ノ數額ヲ減シ又ハゴトヲ得シ又諸國ノ立法例ニ依レハ或ハ一切増減スルコトヲ許サズシ或ハ一分ノ履行アリタルトキハ減額スルコトヲ許シ或ハ既ニ減額ヲ許ス以上増額スルコトヲモ許サルヘカラストシ其他損害ヲ受ケサレハ過意約款ヲ請求スルコトヲ得ストキ若ハ實際ノ損害ノ過意約款トノ間ニ非常ノ差違アルトキニ限り之ヲ増減スルコトヲ得ト爲ス如ク極メテ區々ノ見解ニ從フト雖モ當事者ノ賠償

額ヲ豫定スル所以宜シ法律力之ヲ認許シ之ヲ保護スル所以也後ニ至リテ賠償額ヲ定ムル手續ヲ省キ且債務ノ履行ヲ確保シ之ヲ強制スル一方法ト爲スモノナレハ裁判所ヲ隨意ニ之ヲ増減スルコトヲ得セシムルトキハ之レカ爲メニ豫定損害賠償額ニ關スル規定ハ徒法ニ歸レ其實用ヲ失フニ至ルヘレ故ニ木案ハ既成法典過意約款ノ數額ヲ増スルコトヲ許ササル如ク豫定賠償額ノ裁量所少ク増減スルコトヲ得ストシ以テ立法ノ本旨ニ適シセシメタリ
 次ニ既成法典財産編第三百九十一條ハ損害賠償ノ豫定ハ契約解除ノ請求ヲ妨ケサルコトノミヲ規定シ履行ノ請求ヲ妨ケサルコトヲ掲ゲサルヲ他日疑議ノ基タルヘキニ因リ木案ハ本條第一項ニ於テ双方共ニ之ヲ明示セリ蓋シ木案ハ賠償額ノ豫定ト履行又ハ解除ノ請求トハ互ニ無關係ナルコトヲ示スニ止マルモノニシテ全部不履行ニ對スル豫定賠償ヲ請求スルト同時ニ債務ノ履行ヲ請求スルコトヲ得サルハ明白ナリト雖モ既成法典ノ如ク解除ノ豫定賠償ト併セテ請求スルコトヲ得ルハ遲延ニミニ付テ豫定賠償ヲ約シタルトキニ限ルハ聊カ救キニ失スルモノナレハ木案ハ廣ク不履行ノ場合ニ於テ解除ノ豫定賠償ト併セテ請求ヲ得ルコトヲ認メタリ

本條第三項ハ違約金ニ關スル民法ノ規定ニ依ルモノニシテ違約金ノ約定ハ固ヨリ民事上ノ取引ニモ常ニ行ハルル所ナレハ民法ニ於テ其通則ヲ掲ゲルルヲ以テ其當ヲ得タルモノト認ム此ノ之ヲ規定セリ而シテ損害賠償ノ豫定ハ主トシテ賠償額ヲ計算スル手續ノ省ク爲メニ違約金ノ約定ハ主トシテ契約ノ履行ヲ確保スル爲メニスルモノナレハ其性質互ニ異ナリト雖モ實用上ニ至リテハ殆シト相類似

シ從テ双方ヲ一所ニ規定スルコトハ多數ノ立法例ニ就テ見ル所ナレハ本案ハ寧ロ總約金ヲ以テ損害賠償ノ規定ト推定スルヲ以テ取引上ノ實際ニ適シ立法上特ニ便利ナリト認メ特ニ木項ノ規定ハ設ケザルニ然レトモ之レ固ヨリ法律ノ推定ニ過キサレハ當事者ノ意思其他取引上ノ慣習等ニ依リテ違約金ヲ損害賠償トフ兩立セシムルコト明カナルトキハ木項ノ規定ハ其適用ヲ失フヘキヤ更ニ言フヲ待テキルナリ

第四百二十條

損害賠償ハ裁判所金錢ヲ以テ其額ヲ定ムルヲ通則ト爲スト雖モ當事者カ金錢以外ノモノヲ以テ賠償ニ充フルコトヲ約定シ得ルコトハ既ニ第四百十六條ノ規定ニ依リテ明白ナレハ當事者ハ又金錢ニ非サルモノヲ以テ賠償ニ充フヘキ豫定ヲ爲シ得ルコト勿論ナリト雖モ本條ノ場合トテ場合トハ自カラ其趣ヲ異ニシ前條ノ規定ハ本條ノ場合ニ於テ當然適用セラルベキカ疑ナキ能ハサルニ因リ本案ハ特ニ本條ノ明文ヲ設ケテマシ

第四百二十一條

債務者カ債權ノ目的物ヲ喪失シ若シ之ヲ抑留シ又ハ債權ノ目的ヲ履行ニ妨阻ヲ加ヘタルカ如キ場合ニ於テ債權者ノ請求ニ因リ債務者カ損害賠償トシテ物又ハ權利ノ價額ノ全部ヲ辨償スルコトハ常ニ見ル所ニシテ之ニ因リテ債權者ハ又右目的物若シハ權利ヲ喪失スルモノト認ムルハ普通トシテ且至當ノ事タルヘレト雖モ本條ノ如キ明文ナキトキハ債權者ハ充分ノ賠償ヲ得タルニ拘ハラズ

第四百二十二條

既成法典財產編第三百三十八條及ヒ第三百四十五條ハ合意ノ效力ハ當事者及ヒ其承継人ノ間ニ止マルヘキ旨ヲ規定スト雖モ之レ固ヨリ法文ヲ持メテ明白ナルニ因リ本案ハ總アルヲ削除シ特ニ法律ノ規定ヲ要スル事項即チ第三者ニ對スル合意ノ效力ニ關シテ本條以下數條ノ規定ヲ設ケ之ニ依リテ第三者ニ對スル債權者ノ權利ヲ明カニセリ

本條ハ所謂間接保護ニ關スル規定ニシテ既成法典財產編第二百三十九條ヲ修正セリ即チ既成法典同條第一項ノ法文ノニ依レハ債權者ハ何時ニテモ隨意ニ債務者ニ屬スル權利ヲ行使スルコトヲ得ルカ如ク嗣カ廣シ失スル虞アルヲ以テ本案ハ本條第一項ニ於テ債權者ハ自己ノ債權ノ保全スル爲メニ非サレハ債權者ニ屬スル權利ヲ行フコトヲ得サル旨ヲ明カニシ且本條第二項ノ規定ニ依リテ債權者ハ其債權ノ期限ヲ到來シタルニ非サレハ第一項ノ權利ヲ行フコトヲ得サル至當ノ期限ヲ付セリ然レトモ債權者ハ民事訴訟法ノ規定ニ依リテ裁判上ノ代位權ヲ得タルトキハ期限前ト雖モ債務者ニ代ハ

リテ権利ノ行フコトヲ得ヘキハ勿論其債務者ニ屬スル權利ヲ登記此ル如キ權利保存ノ行為ノ同時ニ債務者ノ利益ニシテ且債權ノ期限ニ關セサルコトナレハ債權者アレテ何時ニテモ之ヲ爲スコトヲ得セシムルヲ以テ至當ト認ムルニ因リ本條第二項ニ於テ右二個ノ例外アルコトヲ明示セリ

其他既成法典同條第二項ノ規定ハ債務者ニ屬スル權利ヲ行使スル方法ヲ示スニ止マリ寧ろ民事訴訟法ノ規定ニ屬スヘキモノナレハ之ヲ排除シ又同條第三項前段ノ規定ハ本條第一項但書ノ規定ニ依リテ明白ナルヘテ其後段ノ規定ハ特ニ明文ヲ要セサルヲ以テ總テ之ヲ排除セリ

第四百二十三條

既成法典財產編第三百四十條乃至第三百四十二條ハ詐害行為廢絶ノ訴權ニ關シ極メテ詳細ナリ規定ヲ設ケテ雖モ頗ル冗長ニ失スルヲ以テ本案ハ特ニ其要點ヲ抽出シ且其缺點ヲ補正シ本條ノ規定ヲ設ケテ即チ既成法典第三百四十條第一項本文ノ規定ノ裏面ヲ示スニ止マリ又同條第二項ハ單ニ詐害行為ノ解釋ヲ與フルニ過キサレ共ニ之ヲ排除シ獨リ同條第一項但書ノ規定即チ債務者ノ詐害行為ニ因リテ債權者ハ損害ヲ受タルコトナレトノ主旨ニ本ノキ之ニ既成法典第三百四十一條第二項ノ規定即チ債權者ハ詐害行為ノ廢絶ヲ請求スルコトヲ得ヘキ本旨ヲ加ヘ以テ本條ノ本文ヲ規定セリ而シテ既成法典第三百四十一條第一項中訴訟ノ相手方ニ關スル規定及ヒ同條第二項第三項ノ規定ハ訴訟手續ニ關スルモノニシテ之ヲ民法中ニ掲グルハ固ヨリ其當ヲ得サルニ因リ又同條第四項ノ規定ハ損害賠償ノ通則ニ依リテ明白ナルニ因リ總テ之ヲ排除セリ

詐害行為ノ取消ハ善意ノ受益者又ハ轉得者ニ對シテ之ヲ請求スルコトヲ得サルハ善意ノ第三者ノ保護ヲ取引ノ安全ヲ確保スルニ必要ニ本ノキモノナレハ本案モ亦固ヨリ既成法典財產編第三百四十二條第二項ノ主旨ニ本ノキ本條但書ノ規定ヲ附加シ債務者ノ詐害行為ニ因リテ利益ヲ受ケタル者又ハ此利益ヲ轉得タル者カ其行為又ハ轉得ノ當時債權者ヲ害スヘキ事實ヲ知リサレトキハ債權者ハ此者ニ對シテ右法律行為ノ取消ヲ請求スルコトヲ得サル旨ヲ明カニセヨ然レトモ既成法典第三百四十二條ノ如ク受益者ニ對スルト轉得者ニ對スルトノ區別ニ依リ又ハ法律行為ノ有價ナルト無價ナルトニ依リテ債權者カ負擔スヘキ證明ノ責任ヲ異ニスルハ其理由ナキ所ニシテ法律行為ハ無價ナルカ故ニ之ニ因リテ得タル利益ハ必スシテ容易ニ之ヲ失ハレムヘキ理由ナク又受益者ト雖モ債權者ヲ害スヘキ事實ヲ知ラサレトキハ之ニ對スル法律保護ノ點ニ於テ他ノ轉得者トノ間ニ區別ヲ立テキ理由ナキヲ以テ本案ハ此等ノ點ニ付キ既成法典同條ノ規定ヲ修正シ殊ニ同條第二項前段ノ規定ハ特ニ明文ヲ要セサルニ因リ同項ハ總テ之ヲ排除セリ

其他詐害行為ノ取消ニ關スル規定ハ財產權ノ目的トセサル法律行為ニ付テモ亦之ヲ適用スルコトヲ得ヘキカ之レ立法上ノ一問題ニシテ既成法典ハ此點ニ關シ特ニ規定スル所ナキヲ以テ當然適用スルコトヲ得ト云ハサルヘカサレカ如シ然レトモ財產權ノ目的トセサル法律行為例ヘハ隱居ヲ爲シ婚約ヲ結フ如キ行為ハ假令債權者ヲ害スルコトヲ知リテ之ヲ爲シタルトキト雖モ債權者ヲシテ其取消ヲ請求スルコトヲ得セシムルハ公益上已ニ出ツルモノナレハ本案ハ特ニ本條第二項ノ

規定ヲ設ケテ其主旨ヲ明カニシテ既成法典ノ缺點ヲ補ヘリ

第四百二十四條

本條ハ既成法典財産編第三百四十三條ノ規定ニ依ルモノニシテ同條前段及ヒ但書ノ規定ハ特ニ法文ヲ要セサルニ因リ總行^ト之ヲ刪除シ獨リ同條後段ハ詐害者爲取消ノ結果ヲ規定スルモノニシテ若レ此明攻ナキトキハ判決ノ效力ハ當事者間ニ止マルトノ原則ニ從ヒ詐害者爲ノ取消ヲ請求シタル債權者ノ其利益ヲ受クヘレトノ疑ヲ生ゼルモノニ因リ本案モ亦特ニ本條ノ明文ヲ存シ詐害者爲ノ取消ハ總債權者ノ利益ノ爲メニ其效力ヲ生スル旨ヲ規定セリ

第四百二十五條

本條ハ既成法典財産編第三百四十四條ニ附加修正ヲ加ヘテ即チ本案ハ消滅時効ノ適用トシテ二十年ヲ以テ其期間ト爲レタルニ因リ自ラ既成法典同條前段ニ掲クル消滅時効ノ期間ヲ變更ス又同條第二項ノ規定ハ既成法典第三百四十一條第二項ヲ刪除シタル結果トシテ當然^ト之ヲ刪却セリ

第四節 債權ノ讓渡

(理由) 既成法典ハ民法財産編第二章第一節第二項合意ノ效力ト題セル下ニ債權ノ讓渡ニ關スル總則ノ如キモノ尠ニ記名債權ノ讓渡ニ關スル規定ヲ置キ而シテ商法ニ於テ指圖證券及ヒ無記名證券ニ關スル規定ヲ稍詳細ニ設ケタルトモ今之ヲ一括シテ民法中ニ置クヲ可ナリト信シ多數當事者ノ債權ニ次テ本節ヲ設ケタルナリ佛法及ヒ佛法主義ニ法律ハ總テ之ヲ賣買法ノ一部トスレトモ債權ノ讓渡ハ決シテ賣買ニ限レルモノニアラザルカ故ニ單シテ之ヲ債權ノ總則中ニ置クヘキモノトス而レテ又外國ノ法律ニハ債權讓渡ノ規定中ニ擔保ニ關スル法文ヲ挿入スルモノ多キモ擔保ノ事ハ寧ろ其適用ノ尤モ廣キ賣買ノ規定中ニ入レテ之ヲ他ニ準用スルヲ便ナリト信レ本節ニハ之ヲ掲ケザルコトトセリ

第四百六十九條 債權ハ之ヲ讓渡ススコトヲ得但^レ其性質カ之ヲ許ササルトキ又ハ特別契約ヲ以テ之ヲ禁シタルトキハ此限ニ在ラス

前項ノ特別契約ハ之ヲ以テ善意ノ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス

(理由) 既成民法財産編ニハ本條ノ如キ明文ナレ共之ヲ掲ケザリシ決シテ本條ニ反對ノ精神ニアラズシテ却テ當然言フヲ待マスト信シタルモノ因ラザル猶物權ノ讓渡ヲ明許スルモノニシテ之ヲ讓渡ススコトヲ得ルハ當然ナルカ如シ且既成法典ニ於テ一般ニ債權ノ讓渡ヲ許セルコトハ其財産取得編第五百十九條ニ於テ或ル種ノ債權ハ當然讓渡ススコトヲ得ストレ他種ノ債權ハ設定者之ヲ讓渡スコ