

法政大学学術機関リポジトリ

HOSEI UNIVERSITY REPOSITORY

PDF issue: 2024-07-27

なし

(発行年 / Year)

1910

生スルモノナレハ債務者ヲシテ其契約ニ基キテ抗辯ヲ爲スコトヲ得セシムルハ甚ク至當ノ事ナリト信ス然レトモ債権者ハ契約ノ成立後ニ生シタル事由ニ基キテ抗辯ヲ爲スコトヲ得ルカ故ニ契約成立後ニ於テ債権者ニ對シテ取得シタル債權ヲ以テ相殺ノ用ニ供スルコト能ハサルナリ

第五百三十七條

(理由) 本款ニ規定セル事項ニ付テハ反對ノ意思ヲ表示スルコト決シテ少カラサル可ク又法律ニ別段ノ定アル場合モ屢々之アル可シ故ニ茲ニ本條ノ規定ヲ設ケタリ

第三款 契約ノ解除

既成法典ハ義務ノ消滅ニ關スル規定ノ一節トシテ契約ノ解除ニ關シ僅ニ第五百六十一條ノ一條ノ一條ヲ設ケト雖モ之レ單ニ義務ハ解除條件ノ成就又ハ裁判上得タル解除ニ因リテ消滅スルコト及ヒ解除訴權ハ通常ノ時効期間ニ從フコトヲ認ムルノミニシテ解除ニ關スル種々ノ規定ハ法典ノ所々散在シ殊ニ解除ノ結果ニ付キ相當ノ規定ヲ設ケサルハ其缺點ト云ハサルベカラズ故ニ本案ハ解除ニ關スル一般ノ規定ヲ囊括シ殊ニ解除ノ結果ヲ當事者ノ意思又ハ法律ノ規定ニ依リテ定メラフナル場合ニ於ケル準則ヲ示レ其他既成法典ニ規定セサル多數當事者間ノ契約ノ解除ニ關シ或ハ解除權ノ消滅ニ關シ順次適當ノ規定ヲ設ケタリ

第五百二十九條

契約解除ノ方法ニ關スル諸國ノ立法例ハ凡ソ之ヲ三種ニ區別スルコトヲ得即チ一ハ德伊和諸國ノ法典及ヒ既成法典ノ如ク裁判上ノ解除方法ニ依リ一ハ羅馬民法章纂瑞士債務法ノ如ク意思表示ニ依ル解除方法ヲ採リ一ハ當然解除ノ主義ニ依ルモノトス而シテ當然解除ノ主義ハ極メテ簡便ナリト雖モ簡易ニ過タルノ弊害ハ未ダ法律ニ慣レサル一般人民ヲシテ往々不知不識ノ間ニ權利ヲ失ヒ意外ノ不利ヲ蒙ラシムルモノナレハ當然解除ノ主義ハ便宜上或場合ニ限リテ之ヲ設ムルベキモ一般ニ此主義ニ從フハ法律保護ニ本旨ニ適セサルヲ以テ本案ハ既ニ相殺ノ規定ニ付キ當然相殺カ行ハルベキ主義ヲ採用セサリト如ク本條ニ於テモ亦當然解除ノ主義ヲ排斥セリ次ニ裁判上ノ解除方法ハ極メテ簡

(理由) 本條ハ贈與者ノ擔保ノ責任ニ關スル規定ニシテ既成法典財產取得編第三百五十一條ニ別條修正ヲ加ヘテ蓋シ贈與ハ無償行為ナルヲ以テ多數ノ立法例ハ贈與者ノ責任ヲ輕減シ贈與者ノ重大ナル損失アルニ非サレハ擔保ノ責任セスト云フ如キ規定ヲ設クト雖モ贈與ハ常ニ單純ナル思慮ヲモニ木ツクモノニ非サレハ贈與者ノ責任ハ必スレモ之ヲ輕動ニセサルハカフナル理由ナレトス故ニ本案ハ固ヨリ此ノ如キ立法主義ヲ採用スルニ非スト雖モ當事者ノ通常ノ意思ヲ斟酌スルトキハ既成法典ノ主義ハ正ニ其當ヲ得タルモノト認ムルニ因リ本條ニ於テ贈與者ハ贈與ノ目的タル物又ハ權利ノ瑕疵又ハ欠缺ニ付キ其責任セストシ贈與物ノ妨礙及ヒ追奪ニ對シテ擔保ノ責任セサルハ勿論一般ニ取償擔保ノ責任セサルヲ以テ通則ト爲セリ然レトモ既成法典ハ右通則ニ對スル例外トシテ妨礙及ヒ追奪カ贈與以後ニ係ル贈與者ノ所爲ニ木ツク場合ノ規定ニ雖モ之レ固ヨリ別ニ明文ヲ要セサルノミナラス字句ニ拘泥シテ此例外ヲ解スルトキハ贈與者ハ物又ハ權利又ハ欠缺アルコトヲ知りテ贈與ヲ爲シ之カ爲メニ受贈者ハ妨礙又ハ追奪セラルルモ贈與者ハ尙ホ其責任セサルカノ疑ヒヲ惹起シ却テ贈與ノ本旨ニ反スル結果ヲ生ジシムルニ因リ本案ノ贈與者カ瑕疵又ハ欠缺アルコトヲ知りテ之ヲ受贈者ニ告ケサリレトキハ宜シク其責任セハレトシテ之ヲ以テ本條ノ例外ト爲セヨ

本條第二項ニ通則ニ對スルニ變例ニシテ既成法典ニ其例ナレト雖モ受贈者カ贈與ヲ受ケタル爲メニ或擔保ヲ引受ケタル場合ニ於テハ此點ニ關シ恰モ債務契約ヲ取結ヒタルカ如ク贈與者ニ於テ

モ通常ノ贈與ノ如ク無責任タルコトヲ得ザルハ當然ノ理トス然レトモ既成法典第一項ノ通則ニ依リテ贈與者ニ擔保ノ責ナキコトヲ認ムル以上ハ本項ノ如キ特別ノ場合ニ於テモ贈與者ノ擔保ノ責任ハ受贈者カ引受ケタル負擔ノ限度ヲ越スヘカヲサレハ至當ノ事ニシテ本項ノ規定ハ能ク第一項ノ通則ノ趣旨ニ適シ之ニ依リテ既成法典ノ缺點ヲ補フモノト云フヘシ

第五百五十一條

(理由) 本條ノ規定ハ既成法典ニ其例ナレト雖モ實際上頗ル必要ナルニ因リ新ニ之ヲ加ヘテ即チ公益ノ爲メ或ハ親戚故舊ノ爲メ定期ニ資金扶助料等ヲ贈與スルコトヲ約シ終ニ其終期ヲ定メサルコトアルハ往々見ル所ニシテ斯ノ如キ場合ニ於テ本條ノ明文ナキトキハ一旦贈與ノ因リテ發生シタル權利義務ハ贈與者ノ同意ニ反レテ當事者ノ續人ニ移轉シ頗ル不吾ノ結果ヲ生スルコトナレトモ之レ法律ハ豫メ斯ノ如キ場合ニ處スル規定ヲ設ケルニ必要アル所以ニシテ當事者各別ニ終期ヲ定メサルトキハ其通常ノ意思ハ各自ノ終身ヲ限リテ贈與ヲ爲セ又之ヲ受ケタルモノト認ムルニ因リ本案ハ定期ノ給付ノ目的トスル贈與ハ通則トシテ當事者一方ノ死亡ニ因リ其效力ヲ失フモノト爲セリ

第五百五十二條

(理由) 負擔贈與者ハ受贈者ニ或義務ヲ負ハレムモノナレハ贈與者タルト同時ニ此點ニ於テハ恰モ債務契約ノ如キモノナレハ契約ノ履行解除等ニ付キ債務契約ニ關スル規定ニ從フヲ以テ至當トス既成法典財產取得編第三百八十二條ハ即チ此趣旨ニ本ツキ贈與者ノ其要約シタル條件ノ不履行ニ木ツキ

贈與ヲ廢絶シ得ルコトヲ認ムルモノニシテ木葉ハ口其字句修正レ且同條前段ノ規定ハ不必要ナルニ因リ之ヲ删除シタルニシ

第五百五十二條

(理由) 木葉第五百四十八條ノ規定ハ生存者間ニ於ケル贈與ノ外贈與者ノ死亡ニ因リテ效力ヲ生スヘキ贈與ヲモ包含スト雖モ此種ノ贈與ニ關スル規定ハ種々ノ點ニ於テ生存者間ニ於ケル贈與ニ關スルモノト異ニシテ寧ロ遺言ニ依ル贈與ト同一ノ規定ニ從フヘキニ因リ特ニ本條ノ明文ヲ以テ遺贈ニ關スル規定ニ從フヘキ旨ヲ明カニセリ

第三節 賣買

(理由) 本節ノ規定ハ既成民法財産取得編第三章及商法第一編第九章第一節ノ規定ニ適當ス既成法典ニハ財產取得編ナルモノヲ設ケテ諸種ノ取得方法ヲ規定シ其中ニ買買ヲモ入ルモ本案ハ之ニ對スル特別ノ一編ヲ設ケサルヲ以テ買買ノ如キ亦自ラ本案何レノ編ニカ之ヲ規定セサルモカラス買買ニシテ若シ其當然ノ結果トシテ常ニ直チニ物ノ所有權ヲ買主ニ移轉シ他ニ當事者雙方ニ何等ノ義務ヲ生セザルモノトセハ之ヲ物權移轉ノ一方法トシテ或ハ物權編ニ規定セルヲ可トストモ余輩ノ信スル所ニヨレハ買買モ亦一ノ契約ニシテ之ヲ取捨ニ因リテ買主ニハ必一且權利ヲ移轉スルノ義務ヲ生シ目的物ノ特定セル場合ニ於テハ其義務ハ直チニ履行セリレテ權利ハ買主ニ移轉スルモノナリ今假ニ一步ヲ讓リテ物ノ所有權ハ直チニ買主ニ移リ買主ニハ何等ノ義務ヲ生セトスルモ買主ニハ常ニ代價ヲ支拂フヘキ義務ヲ生スルカ故ニ買買ハ義務ヲ生スル法律行為トシテ之ヲ物權編ニ置クヲ可トス單ニ特定物ノ買買ノミニ就テ之ヲ言フモ尙且此ノ如クナルニ不特定物ニ關シテハ如何ナル學說ニ據ルモ買主ニ權利ヲ移轉スルノ義務ヲ生スルモノナリ況ンヤ特定不特定ノ場合ヲ問ハス買主ハ常ニ其價額シタル權利ヲ追奪擔保ノ責ニ任スルモノニシテ往々之ヲ追奪擔保ノ義務ハ稱シテ買主ノ獨立ノ義務ニ算入スル者アルニ於テオヤ是レ本案ニ於テ買買ヲ債權編ニ規定スル所以ナリ既成法典財産取得編第三章ハ之ヲ四節ニ分チ其第四節ニ不動物ノ競賣ヲ規定シレトモ本案ハ既ニ動物權編中共有ノ規定ニ於テ之ニ關スル條文ヲ設ケタルヲ以テ今再ヒ茲ニ言フノ要ナレ又商法第一編第

立法例ニ依リハ解除權ト賠償請求權ト付キ其一ヲ擔保セシムルモノナレハ或ハ解除權ノ行使ハ損害賠償ノ請求權ヲ除却スルモノナリト疑フ生シムルニ因リ特ニ本條第三項ノ明文ヲ揭ケテリ其他物ノ保存費改良費等ノ賠償ニ關スル事項ハ占有權ニ關スル規定ニ依リ自ラ明白レハ此ニ之ヲ明示スル必要ナシトス

第五百四十五條

解除權ノ行使ハ前條ノ規定ニ因リ當事者相互ニ原狀回復ノ義務ヲ負ハレムルニシテ此義務ノ恰モ雙務契約ニ於テモ當事者雙方ノ義務ノ如ク互ニ相對立スルモノナレハ其履行ニ關シテモ亦雙務契約ノ規定ニ從フ以テ至當トス然レトモ契約ニ本クテ義務ニ關スル規定ハ解除權ノ行使ニ因リ生ズテ法律上ノ義務ニモ當然適用セラルヘキモノニアラレハ本條ノ規定ヲ設ク雙務契約ニ關スル第五百三十二條ノ規定ハ之ヲ前條ノ場合ニ適用スヘキトテ明示セリ

第五百四十六條

本條及ヒ次條ハ解除權ノ消滅ニ關スル規定ニシテ就中本條ハ解除權ノ除却ニ關スルモノトシ蓋シ解除權ノ有スル者ノ相手方ハ極メテ不確定ニ狀況ニ在ルモノナレバ際限ナク解除權ヲ行使スルコトヲ許ストキハ只ニ相手方ニ不利益ナルノミナラス不確定ナル法律關係ヲレテ水ヲ存積セシムルノ立法上ニ於テモ亦經濟上ニ於テモ共ニ避クヘキコトナルニ因リ本條ハ解除權ノ行使ニ付キ期間ノ定ナキトキハ解除權ヲ有スル者ノ相手方ヲレテ相當ノ期間ヲ指定シ其期間内ニ解除權ヲ行使スルヤ否ヤ

確定スヘキ旨ヲ催告スルコトヲ得セシメ若シ此期間内ニ解除權ヲ有スル者カ之ヲ行使セザルトキハ期間ノ經過ニ因リテ解除權ハ當然消滅スルモノトシ不確定ナル法律關係ヲレテ適當ノ時期ニ著者セシメ立法ノ本旨ニ適セシムルモノトス而シテ本條ノ場合ニ於ケル期間ニ關シ既成典財產取得編第八十三條ハ賣主ノ解除期間ヲ八日トシ以テ民法ハ十日トシ獨逸民法草案ハ四週間ト爲スルカ如ク法律ニ依リテ一定ノ期間ヲ指定スル例少カラスト雖モ總テノ契約ニ通テテ斯ノ如ク期間ヲ限定スルハ頗ル不便ニシテ適當ノ結果ヲ收メ難キニ因リ本條ハ追認ノ期間ニ關シテ採用シテ土產ニ從ヒ單ニ當事者ハ相當ノ期間ヲ指定スルコトヲ得トシ以テ實際ノ便宜ニ適セシメタリ

第五百四十七條

本條モ亦解除權ノ消滅ニ關スル規定ニシテ解除權ヲ有スル者カ之ヲ拋棄スル所爲例ヘハ契約ノ目的物ヲ他ニ讓渡シ或ヘ之ニ第三者ノ權利ヲ設定スルカ如キコトヲ爲シ又ハ自己ノ過失ニ因リテ目的物ヲ返還スルコト能ハサルニ至リタルカ其他目的物ニ工作ヲ加ヘ或ハ之ヲ變造シテ原狀ニ回復スルコト能ハサルニ至ラシメタルトキハ解除權ノ消滅スヘキハ四回リ至當ノ事ニ屬シ若シ此等ノ場合ニ於テモ尙ホ解除スルコトヲ得セシムルトキハ其相手方ノ不利益ハ豫メ之ヲ推知スルニ足ル之ヲ本條第一項ノ規定ヲ設ク前達ノ事情アル限ハ解除權ヲシテ當然消滅セシムル所以ナリ

本條第二項ハ目的物カ解除權ヲ有スル者ノ所爲又ハ過失ニ因リテ滅失又ハ毀損シタル場合ニ於テ當事者ノ何レカ此損失ヲ負擔スヘキヲ規定スルモノニシテ本條ハ既ニ第五百二十三條ニ於テ危

除ノ負擔ニ關スル通則ヲ揭ケタレハ本項ノ場合ニ於テモ固ヨリ此主義ニ從ヒ解除權ヲ有スル者ノ相
 手方ハ右ノ損失ヲ負擔スヘク從テ解除權ハ消滅セサルモノトス而シテ特ニ本項ノ明文ヲ揭ケル所以
 ハ必竟解除權ヲ有スル者方目的物ヲ返還スルコト能ハサル者位置ニ陷リタルモノナレハ或ハ本條第一
 項ノ規定ニ因リ解除權ハ當然消滅スルモノナリトノ疑ヲ生セシムル虞アレハナリ

第二節 贈與

(理由) 本節ノ位置ニ關スル諸國ノ立法例及ヒ學者ノ見解ハ頗ル區々ニシテ佛國民法ハ羅馬法ニ倣フ
 テ之ヲ所有權取得ノ部ニ掲載シ既成法典其外佛國民法ニ掲載シタル諸國ノ法典ハ總テ此編義法ニ從
 フト雖モ埃及大利ノ索漢チエリヒ等ノ民法及ヒ獨逸民法草案ハ之ヲ債務編ニ編入シ殊ニ巴爾里民
 法ノ主義ニ依リハ贈與ハ獨リ無價ニテ所有權ヲ與フルモノナラス勞役者供シ寄託ヲ受ケ若クハ事
 務管理ヲ爲ス如キ方法ニ依ルモ亦能ク贈與ヲ爲シ得ヘキモノナレハ民法ノ總則中ニ規定スルコト以テ
 正當ナリトレ有力ナル數多ノ學者モ亦此見解ヲ有スルモノノ如シ然レトモ贈與ハ通常此ノ如キ廣義
 タル意義ヲ有スルモノニ非ス寧ロ財產取得ノ方法ト認ムルノ必要ナラズ如キスト雖モ贈與モ亦買
 買貸借等ノ如ク一種特別ノ法律行為トシテ債務關係ヲ生セシムルモノナレハ本案ノ獨逸編
 義法ニ倣フテ之ヲ債權編ニ編入シ殊ニ贈與ノ規定ニ比シテ最モ簡單ナルニ因リ各
 國契約ノ前ニ掲ケルモノトス

既成法典ハ財產取得編第十四章ニ於テ贈與及ヒ遺贈ニ關スル規定ニ合載スト雖モ本案ハ遺贈ノ規定
 ハ之ヲ和綴編ニ載リタルハ本節ニ於テハ單ニ贈與ノ規定ヲ掲ケルノミニシテ主トシテ既成法典同章
 總則及ヒ第二節ノ規定ニ依リテ既成法典第十四章第二節ハ更ニ之ヲ二款ニ分チ第一款ヲ贈與
 ノ方式トシ第二款ヲ贈與ノ廢罷ト爲スト雖モ其第一款中ニモ方式ニ關セサル規定多ク又贈與ノ廢罷
 ハ契約ノ取消ニ關スル一般ノ規定ニ依リテ明白ナレハ既成法典同章第一款ノ規定ハ總テ之ヲ刪