

法政大学学術機関リポジトリ
HOSEI UNIVERSITY REPOSITORY

PDF issue: 2025-07-04

和仏法律学校講義録

秋山, 雅之介 / 田中, 遼 / 鶴, 丈一郎 / 松本, 烏治 / 加藤, 正治 / 斎藤, 十一郎 / 鶴見, 守義

(出版者 / Publisher)

和仏法律學校

(巻 / Volume)

10

(号 / Number)

高等科

(開始ページ / Start Page)

1

(終了ページ / End Page)

58

(発行年 / Year)

1903-05-31

○ 1 2 3 4 5 6 7 8 9 10 1 2 3 4 5 6 7 8 9 20 1 2

(明治三十六年十一月四日第三種郵便物認可
毎月廿一、二、三、五、六、七、八、九、十、十一、十二
日十三日十五日十六日十八日廿日廿一日廿三日廿不日廿六日廿七日廿八日廿九日三十日發行)

明治三十六年五月三十一日發行

三十六年度 高等科ノ十

和佛法律學子找講義錄

號貳百第

和佛法律學校

官書院 十號目大

高等科第十號目次

- 傳船契約論 其一 法學士 加藤 正治
民事訴訟法 法學士 藤原十一郎
○請求ノ原因ニ關スル講演並ニ推問 法學士 鶴見守義
○報告ニ對スル告訴及ヒ其摘要告訴人ノ死去並ニ
共犯ノ一人ニ對スル判決ノ效力等ニ關スル講演 法學士 鶴見守義
鶴見守義
○臨時禁制事業ニ關スル講演 法學士 鶴見守義
著者 批評 法學士 鶴見守義
○刑事訴訟法答案批評 法學士 鶴見守義
○商法總則編及ヒ商行為編答案批評 法學士 鶴見守義
○民法親族編答案批評 法學士 鶴見守義
○民法親族編答案批評 法學士 鶴見守義
○羅馬法 第一四八頁至一六四頁 法學士 鶴見守義
○羅馬法 第一四八頁未行 [元英] [元英] ノ誤 法學士 鶴見守義
○最近判例要領報 法學士 鶴見守義
雜報 (正誤) 法學士 鶴見守義
羅馬法 第一四九頁 [元英] [元英] ノ誤 法學士 鶴見守義
法學七 秋山雅之介

財本獎助入道大藏始ニ蓄積獎助第一大入蓄積獎助又以資本獎助大藏來
入資大 傳船契約論 其一 票雖自長久答解不許然又其文字大意深奥辭文廣
二書徵獎助其事成入蓄草角盡子或讀「そぞ」及「そぞ」此殊實補
遺失入新去舊中矣翻譯于後 次第 法學士 士 加藤 正治 藤原十一郎
「第一 船員報酬公同議定之」其民法文中子曰里也謂船員之勞作也者是乎
出來二船員 次第 第一 傳船契約 第二 他ノ契約ト區別 第三 傳船契約首語人能通運契約大ノ船員ノ比類 船員身當之勞作也 此類 船員身當之勞作也 此類
第一傳船契約ノ沿革 次第 船員報酬公同議定之傳船契約及財本獎助大藏來
四人傳船契約ナル文字ノ由來 次第 傳船契約ト以英語 Charterparty 魏語 Charterpartie 諸
語 Charterpartie Geest ... Charter ... 伊語 Carta partis ト云ヒ羅典語 Charterpartie ゴヨウ傳化之
タモノナリ笑作氏 次第 傳船契約ノ文字ノ高橋健三氏等の商船法講義ニ不履
船契約ナル文字ヲ用ヒ「舊酒ス否ト」草案課主ハ傳船契約ト云ヒ高商法ハ傳船
貨貸傳船契約ナル文字用ヒタリ新商法キオハ貨貸傳船ナル文字無別種ノ契約
ト相手民法上既ニ其用頗定マレ傳船契約ノ之用ヲ充當其又經ケテ始

ノ借船契約大抵文字ヲ用ヒタリ俗ニ謂フ貸手ヨリ親以ル書契約書手ヨリ承認
シ借切契約ナリ尤來此チヤトテ「四十枚」ハ契約書モ人名稱ニ非スジ六
該契約ヲ書キ表ハセル書面ア名ナリ即ち其始メ桂枝被以羊皮紙ニ契約ノ條項
ヲ認メ之ヲ上署サ下ニ誠文字若ク以形象ノ部分ヲ申認シ當事者雙方之ヲ所持
シ後日争シ起リタル場合ニ之ヲ接キ合セテ立證ノ具ニ供シ以テ詐偽的文字ノ
記入等ヲ防ギタルナリ是レ即チ該契約ノ名稱ノ起因ニシテ「Bills」ハ總テ捺印
アル證書ノ義 *receipt* や分ツノ義ナリ故ニ借船契約ト云フカ如キ意味ハ毫モ其
内ニ包含セスト雖モ因習ノ久シキ事ニ契約其者ノ名稱ト化シ去レリ(此名稱ノ
由來ニ付ナノ者證ハ最モ先キニ「グレーラック」ノ海上慣習ノ著書ニ出テ後ボルド
ーノ裁判所長ベーリー之ヲ其判決文中ニ引用シ爾後アボット「ボチニ一審殆ト
總テノ海法著書中ニ記述セラルニ至レリ(Departure BILL, p. 200))

二、借船契約其モノノ沿革 前述セル如ク「チャーターパーチ」ハ其初メ書面
ノ名ナリシモノ後ニ至リテ契約自身ノ名稱ト化シ又其文字ノ意義ニ稽フルモ
複本契約ノ意タリ故ニ借船契約第一次ノ發達ニ於テハ複本要式契約ナリシカ
如ビ「デジヤ・ダン氏」ノ如既モ「オランダ空手」説ヲ引キテ借船契約ノ法律史上複本
契約ノ根原的標本(Original type)文漢小云ヘリ(Djedding, III, P. 480)能阿ト無書面
ノ作成ハ果シテ契約成立ノ要件ナリシ否否或ト書面證據不爲メナリシキ否
ナ予ハ之ニ付テ多少疑ナキ能ハシ其理由六ヤトヨ海法ナ世人ニ以テ世界最古
ノ成文海法ナリト認ム所ノ事ノカル其第十九條ヲ見ルニ借船契約ニ書面
ニ依ラス口約人ミニテ成立シ得ルヨトヌ豫想シ口約ノヨニテ借船契約ヲ爲シ
借船者カ手附ヲ拂ヒ置キタル場合ニ若シ借船者カ其契約ヲ履行セナル計
彼ハ其手附ヲ失セ若シ船舶所有者若クハ船長其契約ヲ破ルトキホ其二倍ヲ處
遠セナルヘカラスト云ヘリ(Pardessus Collection de lois maritimes, 248, Deewer, Int
maratoria, P. 157)蓋シ手附ヲ契約成立ノ最有力ナル證據ナリテ故ニ立證ノ爲
書面作成ノ必要ナカラシナラン然ラヘ則ズヤトヨ海法時代キ於テ既ニ借船契
約成立ノ爲メ必シモ書面ヲ必要トセス他ニ立證ノ方法アリベ其レニテ足レ
ルモナカルニトヲ推知スルル得ルシ故ニ子ニ借船契約論其發達之始ニ書面ヲ
必要トスル要式契約ナルキ否ナ無付テ今少々考察存考者ナリハ

次ニ此點ニ關スル佛國ノ沿革ヲ見ルニ千六百八十二年ル路易十四世ノ海事勅令並ニ之ヲ繼ヒタル現行佛商法第三百七十三條無バ船舶契約ハ書面ヲ以テスヘキ旨ヲ規定セリ然レトニ其書面ヲ要シト云フハ單純證據ノ爲其ノミニシテ契約成立ノ要素ニ非ナルコトハ右千六百八十年ノ海事勅令ハ註釋者ト記テ最モ有名ナル「トラン民既ミ之ヲ詳述セリ即チ同氏民間勅令第三卷第一章第1條ニ記載シタル註釋ヲ見ヒニ書面ハ茲證書ニテモ又公正證書ニアリ可ナリ千六百五十七年十一月ノ訓令ヲ以テ全國ノ各管海關ニ二箇ノ海事登記所ヲ新設シ備船契約並ニ其他ノ海事契約ノ登記事務ヲ扱ハシオタリ然レトモ備船契約ヲ登記シテ公證ヲ經ルコトハ人民ノ爲メニハ頗ル不便ニシテ人民憲セ之ヲ利用エシモノナシ故ニ該登記所ハ後ニ廢サルルニ至レリ然リ而シテ契約其項ノハロ頭ニカミ之ヲ結フコトアリ得千六百六十七年ノ「トラン勅令ニ從ヒテ守「トラン」額マテハ書證ニ依ラス人證ニ依ルコトヲ得ル是千六百一アル以上み能ハス云云ト云ヘラ「ナント」裁判所ハ千八百七十五年一月九日ノ判例ニ於テ當事者カ署名セスシハ契約ハ未タ完全ニ成立シタリト言ハヌシト言ハシムル

ロジードハ之ヲ冷笑セリ要スニニ佛法ノ解釋ト之ヲ有力ナル學者間で説ハ信着契約ニ書面ヲ要スルノ契約成立ノ要素ニ非ヌ證據ノ爲メニカド書面無著致ナルモノノ如シ(Vain, *Commentaire sur l'Ordinance pour la mariage 1661*, I, P. 168; Vayrynen, II, P. 194; Lyon-Caen V, P. 452)。實地に觀之ハ中庸也夫當事者皆證本題英國ニ於テハ第十八世紀ニ在リテハ尙古備船契約ニハ捺印證書又必要無セ者然ダニ第十九世紀ノ初ニ在リテハ唯書面ニテ足ル必スシモ捺印證書又必要無セストセリ然ルニ降テ「ロジード」對「オーラム」事件以來、若シ當事者間共合掌テハアンハ必スシモ書面又存在スメシナリ要セス備船契約ハシテ之又誤む得メリトト爲レッ(Ford, *the Law of Merchant Shipping* P. 252; Marsden, *Digest of Shipping Cases* P. 235)。

獨逸ニ在リテハ書漏西^{ムラシドレヒヨウ}(第十六六百二十條第二項八以降各當事者ハ舊船契約書ノ請求ヲ爲スコトヲ得然シテ是ニ唯證據ノ爲メニキシテ契約成立ニ何等ノ關係ナ無ミト論也)埃及^{アラビア}亦然シ(歐洲^{ヨーロッパ}之^{ヨーロッパ}亦同也)。此點ニ關スル各國ノ立法例ヲ述ヘシヤ白耳義和八百七十九年八月二十日

日ノ法律第六十七條猶未獨逸ノ如ク他ノ方法ヲ用ひ契約成立ヲ證明スルコトヲ許シ瑞典諸威及ヒ丁抹ノ海商法(第一〇九條)亦獨ニ同シク伊國ノ千八百八十二年ソ法典第五四八條ハ小航海ヲ除ク外佛商法第二百七十三條ヲ規定ラ採用シ西班牙商法(第六五二條和蘭第五四四條葡萄牙第五四一條)アルゼンチノ(第一〇一九條)及キシコ(第七二七條)「ラジル」(五六六條)ペ(第七三四條)コスタリカ(第六七八條等)ハ佛法系ニ屬ス

我舊商法(第八八七條)「佛法ヲ襲セタルモノニシテ佛法又解釋ト同シタ契約書ノ作成ハ契約成立ノ要素ニ非ヌ新商法(第五九〇條)「調法」並撰シ各當事者ニ蓮送契約書ノ交付ヲ請求スルコトヲ得ドリセハセラ而シテ佛法(第二七三條)ノ如テ軍ニ備船契約ハ書面ニ依ルコトナリ要スト言ハス。當事者林云云云ノ故ニ往昔備船契約當事者カニ一枚ノ羊皮紙ニ契約ヲ認メ之ヲ中載シフ當事者雙方カ所持シタルト同一ヲ起旨ヲ法文上ニテ雅知スルコトヲ得ルナリ

之ヲ要スベニ備船契約ハ單純證據ノ爲メサリトヨ云々契約書作成ヲ強要スル要式契約之時代ヨリ全ク方式ヲ必要トせアル諸成契約ノ時代無進歩シツム

凡チ謂フヨトテ得ヘシハシニハ頭の餘掛、延懸ノ處、或事業地等ハ西終ニ軍事言葉上ノ事カレ居モ我商法カ既ニ備船者為シ文字ヲ用ヒ備備人物品ヲ運送スル普通運送契約又場合ノ荷送人主之ヲ區別スル以上此該契約書並亦宜シタ之若テ備船契約書可謂不似也勿論前述ハ如ク是「トヨタタババ和ナリ」ノ譯ナレハナリ然ルニ單ニ之ヲ汎ク運送契約書ト言フニ至リテハ人豈ニ之為テ又上タトバトヨタバト譯ナレ可也。想像シ得ル者也運送契約書ノ言ヘシ簡便古物品運送ノ場合モ旅客運送の場合モ皆其内ニ包含サレ沿革アビ「ヤミ定メテガニ於テアビ今更ニ二本並置シテアビ運送契約書アビ」
三者備船契約必經濟的沿革及法律的研究ニ經濟的方面又觀察スルハ實益近來人云備船契約ニ蓋シ法律か社會者反映並シス社會學見支ル法律的研究ニ實益無疑味乾無ニ計力往時第三後ノ段ノ域内能能ハ文好成大リ我國固於久モ近

時京都三院於法律學會經濟學部併セ見タリ内外論議不發見アリ又其出版於タル本學會雜誌ナルニ亦法律經濟併モ研究スル學術雜誌ナリ其著述以法律學、經濟學ノ分科而編ニ過ぎタ餘矣雖年々走ラ法律的現象ヲ説明スルニ往往肯張ヲ失スルコトアルヲ以フ今復タ二者接近スルニ至リタル新傾向ナランカ子カ今茲ニ借船契約ニ付テ經濟的方面ヲ觀察ツ爲スも多少其趣意甚シト雖キ子ノ該契約者經濟的發達ヲ茲ニ詳述セント欲スルモノニ非ス何トか以之ヲ詳述セントセハ海商全部ノ發達ヲ講述船ヲ以ヘカラナレバナリ是レ子タ本論ノ目的ニ非ス故ニ子ハ單ニ該契約發達之趨勢ノヲ記述ズルニ止ムトテハ海商全部ノ發達ニ付テハ和佛法律學校明治三十二年度拙著海商法講義第十章參照シテ御覽セシムセリ然ニ子單ニ云々時々筆談或傳告子言々通じテ人抑モ運送契約者ノ所謂補助的商行爲ナチ補助的商行爲ハ固有ノ意義ニ於ケ所商行爲ノ發達シタル後ニ非ナシニ存立セナルヨト明ニカヌリ尤モ稍ニ進歩シタル域ニ在リテセ互ニ因果關係又成シテ進歩發達次第ヨトハ固リト言テ又埃及ノ故ニ運送營業ナルモノハ頗ル後世ノ發達ニ屬ス航海事業其モノハ種

シテ古來並漢發達シタルニ相違ナシ然シトモ是レ皆外國貿易ニ從事スル商共等自ラ船舶ヲ所有シ自己ノ船舶ニ自己ノ貨物ヲ積載シテ貿易的發達ヲ爲シテ外國ニ向テ航海スルナリ故ニ斯ル時代屬於貿易船舶ノ貨物ヲ積載シ運送費ノモナラ其所得トシ運送ノミヲ專門トスル所謂運送營業者ナル者ハ之アラナルナリ然シトモ斯ル時代ニ於テ既ニ運送契約ニシテ非ナシモ船舶ノ貸借ナルモノ先フ胚胎スルハ自然ノ數ナリ何トナレハ商人カ或方面本向テ貿易的企業必アリスルモ或ハ其實力ニ乏シタ自ラ船舶ヲ所有ミサルヨト往々之ナルハカレシナリ故ニ其始より今日ノ通商の本筋必スシヨ其ノ效力ヲ同レニシタルモノ由前所謂船舶貨借契約ナルモ先フ生シタルナリ然ニテ貿易地ニ經濟的方面ニ發達シタルニ從セ船舶ノ貸借ノ契約ニシテ獨立ノ營業ト爲シヨトサ得ルニ至リ船舶所有者ハ其ノ船舶ヲ無形シ船舶ヲニシテ船舶シテ航海分得ルノ車輛ヲ爲シ販賣以テ世ノ需ニ應スルニ至レム是レ即ナ借船契約ナリ然ベシ其初より同一方面而向テ貨物ヲ送り出ス所ノ商大半亦萬數多カラシ船舶自體無價ノ大半ナリタルカ故ニ全般借船而場合極度外多カ失シナリ然ルニ漸然進歩外國貿易モ進歩

則爲主因、一方而此尚不出荷本ル者ニ漸々增加シ船舶ノ構造也亦益一歩進む。大ト進む間
久一商人ノ貨物乃ミ兩次性船舶並運送充て足敷不外是無於外カ。一部備船、大々
セシ始末ヲ其ハ歩進玉タルモノ既今日之普通運送主行船ルル運送契約固シ支備船
、物語リ運送スル當ト然目的下ス運送契約ナリ實在今様人城モ船リテハ運送契
約ト云者ハ雖正商賣物品ヲ運送タル場合ニ付運送契約者合シ爾位セシノ船舶ノ全體不
外一部之備船契約ハ御用船舶ニ於テ稀ニ見ル位シシ之經由ヲ例外シ船主ノ新
タフ要スル該船舶貨借メ經濟的沿革ヲ述フヒベ船舶貨借契約備船契約其中
ニフモ全體備船契約一部備船次々箇箇ノ物品運送契約ト云オカ如キ順序ニテ
發達シテノモノ言葉アタキナ必然レヒモ最ド何時之地方モ在リ之海常業甚ノ
如キ順序ヲ踏ヨタ則ド云フモ非ス唯理論的發達未遡路シ實無此ニ在リト云フ
ニ在リ其國舟子ノ運送ハ、
四代舊船與約運法ノ將來、前述運法如何現時又經濟的狀態能於ノ業既無信能
要約耳其實例極又可跡之全後該海事益益、過失シ造機ヘ至、尤も爲リ航海業亦
漸次定期航路ノ取ルニ至リ、
アリ然ルニ備船契約ニ對スル我商法ノ立案ノ方法ハ能ク其當ヲ得タルヤ否ヤ
能ク前述シタル社會ノ運送ニ伴フヤ否ヤ予ハ多少ノ疑ナキ能ハナルナリ元來
我商法ハ獨商法ヲ母法ニ採リタルコトハ何人モ疑ハナル所ニシテ獨商法就中
海商ノ部分ハ大ニ時勢ニ後レタル點アルコトハ獨逸學者間ニスラ既ニ論爭ノ
アル所タリ之ヲ競争シタル我海商法ノ時勢ニ後レタル點アルハ免ル能ハナル
所ナリ何ヲカ時勢ニ後レタリト云フカ前述シタル如ク箇箇ノ物品ヲ運送スル
場合カ今日海上運送ノ常態タリ然ラハ則チ其最モ適用多キ最モ重要ナル場合
ヲ原則士臺トシテ立案スヘキナリ然ルニ獨海商並ニ我海商ハ之ト全ク反對ス
ル最モ適用少キ備船契約ノ目的トスル場合ヲ原則トシテ立案セリ即チ我新商法海商編第
三章運送第一節物品運送ト題セル規定ノ内容ヲ見ルニ第五百九十四條乃至第六
六百條ノ規定ハ船舶全部ノ備船契約ノ規定ニシテ之ヲ一部ノ備船契約又ハ箇
箇ノ物品ヲ運送契約ノ目的トスル場合ニ準用セリ又第六百十三條以下三箇條
三於テモ全部備船ノ基礎とシテ規定ヲ設ケ第六百十六條ヲ以テ之ヲ一部備船
又ハ箇箇ノ物品運送ノ場合ニ準用セリ要スルモ最適通用多キ場合ヲ察ニ取リ

果を實用的場合主に取扱い立派方法タルノ開示見んべシサヌ故ニ本會
ニ於テハ常時勢ニ依レタル立法ト云フコトヲ得ハシシト早晩修正セラム
定期アルヘキナリ候ヘ自前ト大ニ異合ニ華根ナリ又都六百十三點足不三
大旨悉く蒙故ニ被除空席ヘ餘無雙缺ヘ其後ニ及キ迄々一括ヘ被除莫過矣ヘ前
三章悉然空一章亦品藻無イ無サム異常ヘ内容を算メ之補正百二十回強アリ都
承認シ原稿受ケ演説後又復合ヘ思即トモテ立委員モ顧来此後則君前稿存
更風雨土落ト及ベ立委員モ予モ然ルニ開示所載モ異常而外諸面ヘ迄々対證未
得有也今更新立廢紙ヘ當歎氣良然矣又期モ其景氣難堪矣最末審理モ其間皆
猶太支那及朝鮮等國ノ通商又及貨物之輸入貿易事務高木神品モ監督モ
外國來使及モ難堪心外夷和洋ニ通じテ其間大半は外國人モ居テ是れハ本會の外國
荷商入港係ハ大ニ經營ニ對ヘモ少く證アリニハ該學會間ニ及モ猶ヘ廢紙ヘ
齊齊齊ヘ圓滿表里若斯ニ繁庶幾可謂人情也然御遺典及開會始終中
猶次前記外國通商會及監督モ皆文書上手モ是必ヘ體大半諸外國人多ニ近來
大名然ルニ前記英國モ韓大半諸邦處處見度參、古者大論モ其事と似矣未ナ否也

請求ノ原因ニ關スル講演竝ニ推問

羅伊大副官署ニ依附シ其事務所甚大宣傳部長、本會會長、本會會長、本會會長、本會會長
「鐵文書局」及「文書局」總經理、法學士吉田齋藤、藤原、十五、一、郎
同上
又「予ハ本日ヨリ仁井田君ノ後ヲ承ク本校ノ高等科ニ於テ諸君ト共ニ民事訴
訟法ヲ研究スルニトトクレタ仁井田君ハ學識ニ於テ至ニ予輩ノ先輩カル
ハテ以テ君ノ後任タガニトテ子カ頗ル躊躇セシ所ナリ然ル柳梅博士ノ懇切
ナル依頼ニ由リ遂ニ本學科ノ研究ヲ擔任スルコトセリ若シ幸ニ諸君ハ
爲メ多少裨益スルモノ子メ甚タ幸福トスル所ナリ」
「研究ノ方法ハ一回ハ口頭推問又一回ハ講演アリスルノ通例耳スル由ハ
獨ヘレトモ子ハ之ヲ折衷シ講義又問ニ推問ヲ試ミ以テ研究ノ步ア進メ以ト欲
ス蓋シ民事訴訟法ヲ研究堂民法商法等ノ如キ實體法ノ夫レニ比シ精ナ起
ア異ニスル所アリテナム」
「本會ノ前記三編又諸國政事報

本日ハ通常訴訟手續ニ於テ訴狀ニ記載スヘキ要件及ヒ訴ノ變更ニ關シ推
問ヲ爲シ併セテ自己レ遺見レ達成ルシ、誠ト實體上、大々其事に當す
訴ノ提起ハ必ず書面ミ思タ之又爲オサ、然ニカニス離例外更シテ口頭ヲ以テ訴
フ提起スルコトヲ得ルノ場合二三アルノミ即チ區裁判所ニ爲ス通常訴訟内
起第三七四條和解事件ニ於テ和解ノ調ハナル場合ニ爲不訴ノ提起第三八一條
及ヒ裁判所ニ於ケ共通常ノ裁判日ニ當事者雙方呼出ナタシ共出頭シ其處場
合ニ爲ス訴ノ提起第三七八條等ハ口頭ヲ以テ之ヲ爲スセシムヲ得ルモナリ、又
地方裁判所ニ於テモ第二百十一條ノ場合即チ訴訟ノ進行中ニ法律關係未成立
又ハ不成立カ争ト爲シタル場合ニ於テハ其法律關係ヲ確定シコトノ訴ナ
頭ヲ以テ提起スルコトヲ得ヘシ然レトモ原則トシテハ訴ノ提起ハ總ノ場合
ニ於テ書面ヲ以テ之ヲ爲スコトヲ要ス而モ其書面ノ何等ノ方式ヲモ有セナル
單純ナル書面ニハ非シテ必ス一定ノ方式ヲ具備シタル書面ナルコトヲ要ス
訴状ノ要件ハ訴訟關係ヲ確立シ権利拘束ノ範囲ヲ一定シ訴ノ變更有無ノ標準
ト爲リ訴訟上極メラ重大ナル關係ヲ有スモノナリ又實際ノ上ニ於テモ訴狀

ノ要件完結次第否上ハ訴訟ノ開始セラズ影響アリハ別左レハ訴狀然要件
ハ決シテ輕視ガヘ事項ナ非ス般狀然要件ヤ第一百九十條ニ規定セラル同條宋
解釋ノ最モ要也此點ニ付キ研究スヘシ説明ニ入ルニ先チ諸子ニ質問セシ
講師、第一百九十一條第二號所謂起シタル請求トハ如何ナル意味ナルカ凡ン訴
狀上ノ關係ニ於テ請求ニ二様在意義アリハ原告ナ裁判所ニ對セテ權利ノ
保護ヲ求ム从不請求ニシテ他ヒ其保護ヲ求ムラバ所ノ請求即チ私法上被
告ニ對スルノ請求是ナリ然ラヘ茲ニ所謂起シタル請求トハ號レノ意味ナリ
ヤシテ之ヲハシマシタル事例ハ間ニテ他問題取扱事例に鑑みて且直論ノ如
生徒諸君請求不ル期至夫タル若意ニシテ裁判所攝對スル請求ニ非ス即チ民法上
ノ請求ナリト信ス基ニ寄附由ニ自前自端アガ本ハ生徒人材本基ア請狀
講師請求の目的物語ニ傳シ加本ハ日知時子ハ看當ハ勿論但其事體
生徒訴訟生徒依赤赤得相トタ目的ヲ講フハ等ニ其本然シトナリ
講師貴目曉トハ傳スセ
生徒即チ訴訟然儀由ハ傳スル私法上ノ利益ニ外ナラス

講師　傳ホ一層法的ニ言表ハスヘ等調ナキ事並ニテ

生徒中嘗ムル者ナシ

講師　私法上ノ利益ト謂フモ必ニ然ニ觀レル答ニ非ス然レトモ利益ト云ヘハ主觀的人詞ナリカ故ニ實ニ請求ノ目的物トハ作爲又ハ不作爲ノ行爲ナリト謂フソ以ク可トス是レ客觀的ニ目的自體フ言表ハセハナリ尤モ是ハ給付ノ訴履行ノ訴ニ關シテノミ謂フコトヲ得ル三過年スシテ所謂確定ノ訴ニ於テハ少シク異ナルヘシ更ニ問ハシ所謂確定ノ訴ニ於テハ請求ノ目的物トハ何ア指ズヤ

（諸家見本此然ニテ、此處實然ニ及ハシテ、此處實然ニ及ハシテ）
生徒　結局作爲不作爲ノ中ニ包含セテ有ヘシ即テ縱令被告カ拒ムモ判決ノ力無依リテ認メタルヲ得ナルニ至ルヘシ被告ニ於テ権利關係ノ成立不成立ヲ認ムル所ト是ハ予カ行爲ナリト爲スモノナリ

講師　民事訴訟法第七百三十六條ニ「債務者カ権利關係ノ成立ヲ認諾メ可キヨト又シ其他ノ意思ノ陳述ヲ爲ス可キ事項トノ判決ヲ受ケタルトキハ裁判決ハ確定判以テ認諾又ハ意思ノ陳述ヲ爲シタル事ノト看似スアル事故ニ論

講師ノ解説が被然タニ之を感興保満附録君ニセキニ意思ヲ陳述シ爲サ神山清燐ノ手ナリ此說ク者アリト雖モ今日ニ於テハ是レ通説ニ反ス予ノ察スル所ニ依レ
古第七百三十六條當審民訴關係之制定ナラレタル條文ナルヘシ此條文
前該當タル調査並訴訟關係第沈百七十七九條ニ載載第北西五十條モ新規
去利關係ノ成立ヲ認諾ス可キコトナル文字ヲ見ス而シテ法律關係ノ成立不成立モ闇然確定未訴ニ付者有條件セテ關係又別民訴訟法ニ何等ノ規定ナ
シ即チ能停并開スノ規定ヲ採用シ其關係ノ却立判決執行方法ムニテ規
定シ然ニ蓋民訴法固其後修メ規定又讓リ民訴訟法ハ既判事務方針ナス
主決定者東洋國オル尙然ニ實體法並ニ舊民訴訟行都督主ム而無モ庶民
無以之基執氣湖法又規定ナシタル條文モ亦適用ナキニ至タルナリ予ノ信ス
ノ所先候セバ確定之訴其判決々固然相平行足メ又権利關係ヲ認諾セシム
然セム無非ノ裁判所カ原告及被告共間ニ成爲法律關係ノ成立者然爾若々
ノ成立セテ所持より宣言恭承者又莫大約候ニシハ號告者行爲足當主ム而非
然然不難判所名稱爲主客也然ナ次大又舊告號訴主判決又固實又皆律關係

成立不成立の實體問題は確定されず、大丈は被告若鶴が其實況ノ態旨を被告開示思
ニ代応モ又レ解ス之をニ赤ス若シ予ト見解ニシテ被告シテ被告ノ訴訟
於ケル請求ノ目録物を單獨実行爲吉非成シ候確定事項ノ在法律關係有
ト被決者ヲクアラヌ是甚多事ヲ證明候才長致ス及所次別解モ過誤ナム
訴訟是請求原因事由何シヤ久翁文モ亦頗出ナシニ近々ハ未だモ子人訴大
生徒試験求入原因下ハ訴訟提起實體上ナタ及直接ノ事實上ノ關係ヲ附フ
講陣シ然ラ莫例以ひ問ハシ甲カ乙カ對該金百圓ヲ貸與シ其供清期至三十六
年六月三十日過リト假定シ翌年乙其期限至後之次支拂フ爲支拂ルト其時
乙カ既支拂事爲タル証事實ノヲ請求又原因上兩方皆持主即時開示ヘ立不論
生徒固然リ並立モ開示ス可ナシテハ文字モ見本面シテ未だ前開紙へ對照大
講師類然ラム前後發信少契約爲シタル事實ハ請求原因中に合計ス課題總
約登シ事實ナシ考詰取引根拠ト云ノ意ナリキシテハ前開紙ヘ是ノ無端ニ又ニテハ
生徒モ然事ニ存でシト雖モ今日ニ致テヘ景々無端ニ又ニテハ恐々視ニ過
講師、渠々發給ラム訴訟物証據證昧シシタニ定應サ鑑此非能キ抑セ訴狀い

準備的性質ヲ有スルト開示モ訴訟關係ヲ確定共ニ満性質望義有ニ本末ナ變
若シ子方言ヲ如テ訴狀ニシテ單ニ違約後悔寧實原因ヲ記載シル涉糸瀬尼翁年
ノサナトセハ如上之精神無反覆ノ事實ト開示後シハカ後講士音セハハ開
講師云他ニ我ナ否め重張セハシテ、事實ヘ之大ナ空大リ再言スハハ必要セハ
生徒(他ノ)起訴權ノ發シタル事實メ全體ヲ讀フ昔ハ限セシ事由上必要セハ
講師 然ラム前例ヲ以テ問シシ即チ六月三十日ノ期限中先モ伊ガ四月中ニ第
亡シ丙方相續ヲ爲シタリ此場合ニ於テ其期限經過後丙ハ乙ニ對シ貸金請求
ノ訴ヲ起シタル事実假定セシム此場合ニ於テ次請求原因ハ如何ナル事實マ
ノヲ指スヤ同一、却乎皆ニ據シ難高ハ開示、滿本モ從ハシム聯合ニ氣セ
生徒、權利承繼ノ事實モ尙本請求又原因ニ入附ヘキ事實大變更思惟ス
講師 然リ請求原因ニ關シ事實說立主張ス所者ハ請求原因トハ原告モリ
被告ニ對シ主張スル請求法律ノ規定ニ從ヒテ是認セテハル事必要ガル事
實ノ全體ヲ謂アト曰五ナ請求ノ原因不詳狀更何外ナカ哉ニ所謂必要事
事實外悉之之カ記載ヲ要スダヤ言或候タス換言セム該事實或部分ヲ缺ク

本訴狀之要件ニ欠缺フ事ヌモナ其論據を失敗ガ及スル者至る者有べ
説請、請求ノ原因ヲ變更セシ水ト原告訴請變更主張ベシと竟此變更請請事
要古ル事實中之一部分ヲ變更者外然モ公訴大變更ト爲ル者加意如何
生徒、重要ガ本事實ノミサヌ取成案必要並ニ事實十應此重要ガヲ本事實ア
主變ス所カ爲エニ訴請變更主張爲支票局ヘ又例ヘハ日曆大變更變動シ
説請、然ラハ同一ノ債務者ニ對シ數箇ノ同種ノ請求ヲ爲シタル場合ニ於テ執
レ西年月日ヲ記載スルトモキ由何者以テ彼此之區別見難ム故也、
生徒中答フル者少シモ其間合ニ付キ其間相違甚く、此ニ便々資金請求
請請、個ヨリ日附や事實皆非支票モ既往必要オル事實中決重要事項既存する
ラガルモノトヲ區別スバ若骨ソ甚者可解ニ苦ム所ナリ苟モ法律上必要ナリ
ト云ク以上ノ所謂重要ナラナルノ事實ハ之ナキ管ナリ再言スレハ必要ナル
事實中ニ重要ナル事實無然受タマ事實ト區別スルハ理論上許ナラナルノ觀
念ナリ既吾必委能者カニ東ル事實請請變更原因ナリ請請セハ其事實悉ナ
之ヲ記載セタ外ヘニテ請請セ當者既不欲其ノ部勢實變更事ハ亦訴ツ變

更正爲大ヘシ是レ當然シ結論テ後請請變更カト謂ハ抑モ受訴裁判所ニ於
テ原告カ主張者ヘニ事實自己正體者是認定シテ之認定者ニ於テ請請變更
カ致ニ其異外、於テ之原告請請變更ハ充必要支票ル變更果請請變更原因
ノ口頭證據ニ於テ陳述不被質問時請請變更原因者ニテ訴狀ヲ易改得ナ
實而止ムハ勿論也、相手方ノ抗辯ヲ待テ再抗辯トナテ提出無ナ被指ア誰ス
何モ力ヒテ原告又第紙者ニ主張スル所稱請請ヌ是認モシム又必要者ニ事
實ヲ主張シテ候而シテ此事實タルナ請請ノ原因ガル事實變更故請請局
請求ノ原因トハ原告カ演述スルニ事實を全體ナリト論述したる「易シナル事
至然スニ」第二百九十六條ニ依テ在事實上又不被停止の申述ヲ補充シテ方
並並補充トハ新又成事項又附加本件在原ノ意旨ス事實並附加ノ事實ノ變更
キ非ヌヤ又同條ニ事實更正ス及原上署可得者より明文取次請求ノ原因タル
事實關係ヲ變更セシテ其事實ノ更正スニ拘是則如何カル意味ナニテ抵觸
セ亦甚也ト謂ヘカル然者又其外ノ如キ矛盾ヲ釋明名目ナ請請ノ原因而謂
是認セシム也必要者ニ事實又全體文憑來或說ニテセ甚矣因釋文或說ナシ

是ニ於テ又事實論者云、説明要據シテ當タ必要供述ヘカラサル因事實以外ニ
口頭辯論ニ於テ尙ホ原告易演述スルキ事實ア陳第百九十席後ヘ必要的事實
以外ノ事實ヲ指示シタバ其ナリ至而シテ尙ホ同論所羅ム宣傳ス第三百五
十二條ノ規定ヲ以テ又同條第一項第二號ニ出頭セテ又原告時事ム被問エ
頭上事實ノ供述又申立テ過當メ時期ニ當面ア以更過猶滅テ被問セテ又
若然夫レ原告が裁判所ニ於テ演述スルノ事實ヲ必要供述ヘ誰次ナル事實
大見引カ是既解ニ訴狀ニ於テ其事實明瞭ナラシ宏抄玉第三百五十二條
必要的事實又補充スヘ充當而ナリト著カニ取扱得ヌ事實必要的事實認
事實ヲ書面告テ通知次ル主張ナリ了解セオル既解チテ之ニ反を争ふ者ニ通
書面カ必要的事實ヲ記載次ヘ充當ソサタシ被識ム先キ至訴狀ノ候點ヲ補フ
セント爲カ又ハ訴狀原因變更様カモ既解爲シ又著物を變換セテ事訴訟ニ於テ
申日甚遼リ訴狀又要件を變換スル少許少強又訴ツ變更是書面發送知照狀
テ之ヲ爲テ要許テス被單第百五等之該係器現第三號ヲ憑藉テ必争為事實
通知ナチ解セテ變換事訴訟ナル訴狀提起次リ可謂ハ狀ノ外清要供環シ然

諸々ノ裁判所前テ訴狀及傳票開示後即決メ與ア所處手續入進行新規カ既相
新訴ヲ不適法本來タ却下セナルヘカラナムニ至ルヘシ何トナレハ後ノ訴ノ
提起ト看來ヘ是必要的事實ヲ述懶シ狀況原告カ法廷シ於公演述スヘ事事實
諸々開第百五十工能連規定メ前テ訴訟ニ付キ更因準備制爲參照互成牴觸
言ナル事下期勢ナリ是ニ由リテ之ヲ前シ狀況原告カ法廷シ於公演述スヘ事事實
實爲必要供述メカ元テノ事ノ当然達ナル事ノト附二種文石出ト判知ル相談
是レ第百尤半其後必要的事實以外の事實ガ其間云々所以ナリト結局此問題
所從來學者間問題論ア用問題三我大審院ハ事實關係說ヲ採用獨逸帝
國裁判所ニ於テ亦事實關係說ヲ採用セテ訴狀ノ要件其非本意及源狀ノ要件トナラ
法律關係說所要旨是日ク請求ノ原圖ナリ訴求ノ原因及其範圍を法律關係說ア
云請進ノ事ナ太前例三就其言ヘ利潤賃貸借契約を訴ノ原圖ニシテ他ノ事實爲
一類事務的訴狀ナリ訴狀ノ要件其非本意及源狀ノ要件トナラ訴求ノ原因
因ヲ記載セズムノ所即ち其ノ原告スル訴求ノ原因及其範圍を法律關係說ア
云請進ノ事ナ太前例三就其言ヘ利潤賃貸借契約を訴ノ原圖ニシテ他ノ事實爲

必要無基をも因大才故ニ罪ニ如體大才法律關係力所矢而示ヌ又關係之公區
四ア示謀ニ足ルヘ何權利拘束及累縛ニ關法律而解説於請求が無何大
ノ法律關係出テタルヤモソノ又其有無ニ判斷スルハ要居カ力失故外法律
關係ハ或ニ之箇特定觀若者ハ區別觀利害相次ルト所體合然也ト申法
律關係說ナ直委旨批難又發矣ハ其點サ罪無實質異々消費貸借ト云類似對
名目シテフ說哉又實以是處モ該國セシ若然當事者間ニ二箇以上ノ同種
之謂兼才存本所場合如實而照之其狀甚大然則ノ別別之謂然タ所點是去者
然レ申世法律關係說主張不被惹起未然也唯法律關係ノ名目ノモ記載其周
又以ク十分ナリト云ア非ニ此其義セキ素ト十箇ノ請求又他ノ請求も區別
者ル又以テ甚特質ト爲ス由カ文水カ於ニ數箇合請求至シ場合常於エハ相專
國ニ區別之看五十五才要無限セ音又後者ス左レシ同種看請求三箇ノ別場合
去於オ官威ハ月旦天保名義ハ金額又以希又ニ其他相狀況ニ從ミ後此人區別
應爲テ不然也オヌ時下此之謂然也之謂然也之謂然也之謂然也之謂然也
而矣外法律關係說ニ我連實關係說無異也ト想ヘ前述述然也無特種種人屬點

ヲ有セリ例ヘハ必要缺クヘカラナル事實中ノ一部分カ變更セラルトキハ
訴ノ變更ト謂ハナルヘカラナルカ如シ前例ニ於テ相續ナル事實カ更正セラ
レタル場合ノ如キ訴ノ變更ト謂ハナルヘカラス此問題ハ我大審院ハ事實關係
說ヲ採用セルコト前ニ述ヘタルカ如シト雖モ尙ホ研究ノ餘地アリト信ス

The Influence of English on Japanese
社会的影響

單八　　論述　　言語　　自由　　等

社會的影響

論述　　言語　　自由　　等

論述　　言語　　自由　　等

論述　　言語　　自由　　等

二六

等ハ詮麗ナリ言語ハ自由ナリ

La plume est servie, la parole est libre.

相手又別出者ニシテ不滿不願ハ勿論也。不滿主書事務院、總理又不才書院、
外交事務合々議決得。變更事務ハ附文モ附記ハ未だ有。演習課ハ非大善訓也。事實關
税又變更不論ハ爲此ハ改定モ改訂ハ云々。試次第演習課ニ付大財政事。事實又裏五分之
一。實上又開へヘ必至變更。改定モ改訂ハ成事實中ヘ一讀後又變更事也。誠然不可不。

第一回 亂世の本草と出合
裁判罪之對スル告訴及訴棄、告訴人ノ死去並ウ告證本夫

當人共犯ノ一人ニ對スル判決ノ效力等ニ關スル推問

審酌處又大體大法庭判決、一審人一試訴才等々、二審人二審大体ハ五
卦卦爻九事八事十事及然火ニ學管院ハ國稅合ニ付。終告報入罪可ハ公署監獄
降候、又有夫毒刑云傳者本未免。且爲シタル告訴ヲ拠棄シタルトキハ公訴ノ事
本祐、猶其實才ハ然也。自國稅合ニ付。公署監獄人道也。其狀根抵底。惡益又害人
據候。死刑處訴訟法第大義者見得公訴之爲不正確。不盡人事實ニ固是又消滅。斯
ナアノ謀而致死其罪再犯告诉之待フ公署監獄又告報之告訴ヲ拠棄。不
免故ニ公訴提起前ニ死又半ハ然ルヘキモ既ニ公訴提起後ナルトキハ本條子

依テヨ本件構成争之非ヌキハ然シヘキ四ニ公報費強制セシムナキモ本件上生徒ニ有夫妻界跡告白書類ニテ夫婦ニ及ス夫婦ニテ夫婦レ開業亦夫婦告訴レ開業因テ夫婦實行ノ停止セリ但夫婦トテ開業又者如夫婦夫婦性質トハ如何
委託 本件ノ場合ニ於テ強ヒア為益開業セシトセハ其結果却テ私益ヲ害シ夫被害者タジテ損害ヲ損害シ候ルノ恐アルヲ以テ報告界ト為シタルモ公事以ハ総合一旦告訴ヲ為スト雖モ其取下ヲ許スニ非スンハ法律ノ目的ヲ達スル事能ハ少ルテ請テナリ或ニ夫婦書類を出来候事無キモハ公報ノ報酬講師・其答ハ可ナラン然ルニ學者或ハ此場合ニ於ケル告訴ノ取下ハ公訴提起後ナルトキハ最早許スヘカラス何ト云々無ニ公訴提起自始事未聞ニ爲前報ノ行使シタル後ナルヲ以テ一人ニ左右セシムヘキモノニ非スト論スルハ正當ノ說ニ非ス一人ニ機大ニ既好く妙代善ニ關ズム兼問
講師 本夫カ告訴ヲ爲シ少書類因テ被起シテ既然之云後本夫カ死亡シタリトセハ公訴ノ運命ハ如何

生徒 告訴ヲ取下クナル以上ハ公訴ハ續行ナルモノニシテ此場合ニ於ケル本夫之死亡取下之意思ヲ表示シタリト推定スルコトヲ得ナルヘシ
講師 然レ告白本夫ノ死亡ハ當然婚姻解消ノ結果ヲ生ス隨テ此場合ニハ最早此會ノ間スルモ必要ナキ事如何シテ餘イ雖云其罪ニ公報ノ報酬ノ報酬
生徒 不拘ナリ元來有夫妻界跡告白書類シタル前ニ述願要請如タ本件夫婦家小職權物以テ訴追セサルヲ規定ナリ故ニ一タモ告訴アリ訴追シタル以上此會ノ報酬告訴人之死亡スル是依然繼續該器セキメテ若開業ナ及夫カラス傳下判レハ凡俗人ノ意思ハ最後ノ意思ヲ以テ確定ノ意思ト看ルコトヲ得ヘク此場合ニ於テ之最後ノ意思ニ告訴取下シ意思ヲ推定スル事ヲ得ナレ哉ナシハ
講師 夫君カ前回ニ答本件ノ時キハ本業裁剪難定ニ至ル被訴告訴人傳下判レハ凡俗人ノ意思ハ最後ノ意思ヲ以テ確定ノ意思ト看ルコトヲ得ヘク此場合ニ於テ之最後ノ意思ニ告訴取下シ意思ヲ推定スル事ヲ得ナレ哉ナシハ
實上告訴ノ意思ニ断絶スル當非ヌキ何事ナシ云死着夫意思判ル致ム想假案
案ノヨリテ得ナレバテ如何シテ曰く吾輩ニテ夫婦本夫ニ及夫婦ノ當然報酬
生徒 子ノ職業ハシシタル事例ハ其時ヨリ外事

講師「可也、然るに信託の権限を放棄せしめ候に於ては然らず、子供へ直に贈り、又、監護にて解消せし故に法律上問題無く、告訴人ナニモ最早前夫ナニモ訴夫が告訴人ナニモ死後亦別途必要アリ認メシと然レント此場合吉就法候出處開其相手候事、而御失脚小障候同法理上例ヘハ被告者假設中ニ鑑ミ爾後審判又是皆究ム、意タラ便セテ至ラシ此ノ如者を兼ナ佛開西法無於ズニミ認ル別事モ能ベアルヘシ其信託意思ハ無事ハ意思モ以テ無事ハ意思ナリ候事ヘイモ掛ヘモ遺嘱講師「貴婦ナ前夫婦ア裁判上又於協議止離婚シタル後端於テ其夫女主張權力離婚前妻ナ前夫妻ア事實ノ發現モヤセヨキハ告訴者得モ未満得ム事候上生徒、刑法ナ於テ本夫ノ告訴者持成其罪ヲ論ス」ト言ヒ被犯異當院又本夫又離婚者ノ財産ナリ以テ組合婚姻或解消ナタル後ト既モ其罪カ公訴ノ時效ニ罹テ組合ノ罪ハ告訴者ナク得ナキ、然るに前妻候事、謀果モ由火體モ洪謀合ニヘ且早勝御夫其競争果業ア法務恩精神才ナキミエ豈室メシセイモ掛セムヘシ、謀殺生徒、然程ナ前夫モセヨ以テ本夫ハ公署へ縣行セシムニニモ其謀合ニ外セバ

講師「親告罪ニ依リモテア例當ル妨害ア略取調拂若無罪ナ成ル刑法第350回
禁ナ四種ニ至ル親屬ノ告訴必待則其殊不諭矣」即夫ア此場合ニ於テ本夫親屬ナリ
親告情時ア親屬ア開示ヤ換言スレハ犯罪當時ノ親屬ナリトセハ親屬關係ナ
止遂滅ル後モ尙ホ告訴權アリ申果ム既成ア事ニ文書ニ證セテ候事ヘ
生徒、遺詔主張ナリ対答ヘ支バ何カヌミ休眠又後者ニ爲スヘヨリ相ヤ告書ヘシ
講師「然更以前開示狀ヲ開ア前夫既他ナ婦候、婚姻終了成歟ア如何ナヘシ
生徒、同様事事無事成候事候事ニ相ヨ該補充文書蓋テハイモヘ成因
講師「若シ前妻若他婦夫タ追ヘテ承後ア如何補充文書候事ヘキ事
生徒、其場合差別ナリ成師ニテアガタ本法第350回親屬ノ告訴權
講師「他ニ慮見ナキカモ即次ナリ共ニテ成達延々時半夜未明ニ付モ急覺ヘ
甚寝(他熟)シ何レ本場合共聲ナリ前夫既無調又爲スニ呂乳湯ニ其理由、刑法第
所謂本夫ナ前夫解消前ニ於テ訴害者タガ夫ア頭又ナメ方針ヘナリ
講師「守護亦斯テ解又ヘキ尾ア前管合次告尙ホ本開庭間ハアム有機ニ告
訴又タル本夫並號告ノ一方ニ對シノミ告訴ヲ拋棄シタルトキハ他ノ一方

及ち不效力如何告へ一式ニ提出シテヨリ告白を呈來シテハチ子ハ出ヘ「一式生後告訴不可分文ルア以又此場合夫告訴の全體拠據せん除籍の者訴訟請求ス故無能及方ニ非當然取扱え不効又シニ信ム文」

鑑御並聽リ次ニ本件其端ト甲向カ森通タ失ト報告詳載久候調査川崎某範明ハ疊々關係大キヨト明カナルト共ニ乙カ森通ノ相手方ナルコトヲ發覺シ坐實ル其者ハ檢察ハ之ヲ如何ニスヘキカ

准能子ハ事件既探水カ故ニ檢事ハ乙を告訴スルヲ妨ケスト解ス

辨解告訴検事モ亦右ノ如キ錯誤ニ陷リ起訴シタル後ナントキハ如何

生能糞列所皆或場合又隙夕時外起訴セホル書類對シ久證ア受取スルコトヲ骨ス故然本間ニ於クル妻ニ對シテスミ有罪ノ判決ヲ爲スヘシ即テ被告ハ乙上臺通シ考テ古ノ事實を聞え有罪ノ判決ヲ爲スノミニシテ乙ニ對シテハ有罪不判決又爲墨ニ而能ヤ考吾スヘビ豈果當初ハ聲威大リテ坐ヘ應風關身又

辯解固然リ此場合風氣に外れ乙所謂必要論其犯人ニ外れ者少歟要起訴相も陳

被相之無鬚糞列決ヲ下スマ附能ハ裁解モ相加而職位訴棄不取及本筋相就相當

坐能乙云及ク外我セ公訴ハ事件ニ對女ヲ起ス然アガタト人說ハ探ハれキサニニ及クヘリト雖主現今訴訟主義其試験ハ論文ハ公訴サムニ及ベ実ノモノト解セサルカニ斯ニ同意且大々大ニ開カセ音大森準吉五才モ公テ一式次無異講師ニ前本進ミテ問ハシニ森夫又ハ森婦ノ一方ハ第二審ノ判決ニ服シ其判決既ニ確定シ他方ニ一方ニ至る告白爲シ氣ルニ其上告中本丸カ告訴ヲ取下タ事外ノ以テ上告裁判所及免訴ノ判決又爲過剰ノ對犯ハ他人上告セ火照一方西シ對シ如何ナル影響及ボスニキヤ公訴端ヘ過誤既得ニ因ミテ當知ス然ニハ甲生徒ニ確定シタル判決アルヲ以テ何等ノ效力ヲ及ホスヘキモノニ非ス乙生徒ニ其場合在於丙の前審官判事訴訟法第二百八十九條第工項ニ所謂擬律甲之錯誤不列判決又爲ヨタ所及大此過誤ナ上告裁判所判決ハ他ノ辯方無效力ヲ及ホスヘキ

辯解　鑑リ其地合意難事請訟法第三百九十九條第二項ニ該當スルニ以オリ鑑レト馬上告シタクニ方ニ對シ下ナレタル上告裁判所ノ判決カ直ナニ上告セテ之他ノ一方無効性及ボスニ至ル云莫ハ不齊ナ更而場合之於久ハ上告裁判所

ハ上告セテ夫者逃到決死ニ破綻。又更ニ判決ヲ爲テ死ルヘカモ其威風アト解生者所ヘシタル事ニ達セ丁度ハ土告此民祖ハ凶兆也ニシキ。告ナ諭解ノ前ハ其妻夫姦通本對面而創決書共中確意察之源ト無者本夫ハ取下アヌ。

美秋ト更得ナルヤ。

甲生徒男取下後爲ス後ト得而シテ此場合ヘ刑事訴訟法第4百99条工篤衣所△諭解セテ被所爲暴對シ刑害言被舉済所並第4百99条工篤衣所申だルシ相處シテミテ此夫ヘ以久非常上告ノ理由を認諾

乙生徒成刑事訴訟法第六條ヘ依レバ公訴權ハ確定判決ニ因リテ消滅ス然ラハ再審又ハ非常上告又テ訴追又テ反訴ハ爲訴權ハ復活ス然ハ理由ナタ随ア本間リ場合再審又ハ非常上告の理由も爲スチテ以テ告説ハ取下ケ得トキモ詰ニ非ス詰ミテ問ヘニニ茲夫又ヘ姦通ヘ一女ハ第二妻ヘ民姓ニ通ミ其氏名諭解ナ子ハ乙生徒ト同意見ナリ次ニ同シク有夫姦事件ニ付キ先ニ一方カ無罪ノ判決ヲ受ケ確定要キ所斯ニ將其裁定ヘ他メハ方滿モ及フモナシルナヘリ生徒ハ公訴ハ事件ニ糾訴テ趣向モ浅ナ又深又說テ採ルモノ人情對談ア越ルセム

ナリトノ說ヲ採ルモ有夫姦ノ如キ必要的共犯トモ謂フヘキ犯罪ハ其判決ノ效力ハ當然他ノ一方ニ及ブモノナラン

諭師 本問ハ場合ヲ分ナテ論セナルヘカラス即チ婦カ全ク人ノ妻タルコトヲ知ラス又ヘ證據不十分等大理由ニテ無罪ノ言渡ヲ受ケタル場合ノ如キハ其影響ナキコトハ殆無疑ラ容シテルヘシ唯據呈對シ裁定ノ事實ナントノ理由フ以テ無罪ノ言渡ヲ爲シタルト舉ハ既開示ナ此點ニ付テヘチ方當ハ難判ル當事者間ニ及キ效方アルヨナガシ以當事者以母腹者ニハ總ア何等ノ効力ア及ホムヘキ矣ドニ非ストノ說アリ又之ニ反シ君ノ說ノ如ク妻ニ對シテ全ク小犯罪ノ事實ナガシ人対決ノ社會一般ニ據呈ヲ確定ス故ニ此幕合併於別モ雙方ニ其效力ア及スルシドノ說ナリ而シテ前説ハ獨逸學者ノ始ト一致スル小所ニシテ後説六佛西學者ノ多數ノ採用スル所ナリ

諭師 幼女ヲ離婚請ひシタルモ其幼女ト結婚シタル者ハ其罪ヲ論セナルコトハ體面堵タル然採用他經共犯人アルトキム如何ニ之ヲ處分スヘキカ生徒ハ諭解ヲ採用ナ論セナルヘシ何ト六レ品此幕合ハ婚姻ヲ保護スル精神

出で、獨身又既婚者を問はず太い足綱者若く他の萬能人深闇不測萬能の煙草筋
鐵捲者又其結果也留火煙火アヒナホ及威脅ニシテ其役スヘモ大へモ大
師後其煙草筋取消シタ所也先テ如何シハ音ヘ其墨ニ儘サセバニハ
生徒同一之論決を争候ベ事テ先達、範田大へ視セリ

講師ニ其煙草筋取消シ得ヘキモノナル也セバ如何ニ屢々學術、演説一聲スヘ
生徒ニ詐欺又ハ強迫人如ク重大ナル取消筋因人存焉ハ姑免我萬能烟氣保護者
ノ必必要力カラント信ス、獨モ又ニニ又ミヤウレハ僅シ成シ要ニ僅シモ全く
講師卒然ニ詐欺又ハ強迫人如ク取消原因存焉ハ煙草筋シテ既ニ取消文替スル
ト教人如クハ告訴ヲ有效トシカ犯人更處罰セラムヘボテス又取消人訴起夫
タクトキハ其訴ニ結果又見タル上ニ又有異無疑ニ對決ニ爲者ナムト外所告
狀モ人又ス蓋者六千署開大張由ニ交通里ハ言葉セ受カタハ俱合ハ取次ハ其
本願ハ畢竟ニ化セサシテ當事者セハ其又ハ相手誰也全く人未だ知ニ不セ
致大へ説教也ハ一言ニ氣セテ至人也セシム

ナカニナカ無シ葉リナ直人誠ニ感ニ心事尚其康イ半體ハ手堅耳ハ其民也

地圖等ハ御三公以下皆く即時附文ハ人間アリニイテ、其肺病ニ付キハ肺病
講師ニ戰時禁制ノ事業ニ關スル講演
「我等ニ於テイは御用ナリ之業ニ此公ニ付キハ肺病ニ付キハ肺病
ハ既經子供前又は成人前ニ付キハ肺病ニ付キハ肺病
戰時禁制ノ事業 (Controlled service) トハ中立國人民カ交戰國ニ方フ爲シニ戰時上
直接ニ其利益ト爲ルヘキ海上ノ事業ニ其船舶ヲ使用アルコトヲ意味シ多數ノ
學者ハ之ヲ戰時禁制品 (Contraband) 中ニ於テ論述セリ例ヘ以「カルガモ」「ブルンデュ
メ」「フリモル」「ヘンツル等ノ如シ蓋シ Contraband たる字義ハ素上命令ニ違反
フ意味シ交戰者ニ於テ禁止スル命令ニ違反スル海運作云斯所ヨリ生シタル名
稱カル故ニ當ニ物品ニ限ルモノニ非ナルヲ以クナリ然レトキ戰時禁制品乎悉ク
ハ戰時禁制品トハ全然其實質ヲ異ニシ之ニ關スル法則參照既禁制品乎悉ク
相違シ居ルカ故ニ戰時禁制品不法則ノ以テ解釋シ能ハズルト開時ニ戰時禁制
品ノ名稱中ニ包含不ヘキモノニ非ス左ニ其大要ヲ説明セン

第一回 意識及セ名稱「シタル」其本體甚大要成爲國
戰時禁制品事業ト並中立國又私有船舶交戰者一方メ爲メニ罪職行爲並直接
ノ利益アル事業ニ從事スルヲ謂ビボンダムテ「本非以等級之爲戰時禁制品ト
區別シタ」戰時禁制品ノ類似^{Analogues of contraband; contraband per Analogies}アル名稱
ノ下ニ之ヲ論述セラ然セトモ其法則ノ性質ニ於テ戰時禁制品ニ關スル法則計
ハ殆ド類似ノ點ナキカ故ニ此名稱モ不適當ナル如シ相應ナルト之ヲ戰時禁
制品ノ類似ト命名シタルニ拘ハラス戰時禁制品ト即其性質イ全ク異ナル所ヲ
自ラ明確ニシタルカ故ニ此名稱ニ説明ヲ與ヘテ戰時禁制品ヲ類似品稱シルハ
其性質方類似スルヨドヲ意味スルニ非シテ對敵者カ之ヲ禁止ルノ方法ニ
於テ戰時禁制品ノ場合ニ類似スルコトヲ意味シ真正ニ類似ノ點ハ戰時禁制品
ノ運搬ト此種ノ行爲トノ間ニ在ラスシテ敵國カ之元關シテ適用シ得キ救濟
ノ性質ニ在リト言明セリト雖モ此說明ニ於テ戰時禁制品ノ類似ト稱シタルハ
辨明ノ窮シタルヤトフ見ルヘキト同時ニ戰時禁制品ノ事業ト戰時禁制品トハ
其制裁ノ點ニ於テモ決シテ相類似シタル所アルコトナク其制裁ニ付フハ事ロ

封鎖ノ制裁並類似品タク被施ト既此觀点ノ外更復「中立賣易論
違反本來一標目固下ニ中立國又義務違反及ヒ中立國人民ノ義務違反論」
時禁制品事業之是包含者然メ不夫然ヒト並處分類ニ未タ理當斯云若兩端
又勿測タ如シ何ト大レ以中立國初交戰國ニ對スル權利義務ノ關係ハ直アニ國
際問題ト爲ルヘ本端スニ屬終中立國ノ義務人違反中交戰國又權利侵害害兩端
交戰者ノ權利ハ中立國並於之ヲ侵害スルカタガル義務又則ニ拘ハリ又中立
國人民又戰時禁制品ノ運搬又ハ戰時禁制品事業ニ從事スルハ交戰者ノ權利侵
害ナルト同時ニ中立國人民ハ其運搬又ハ事業ニ從事並ヘカラナルノ義務アル
コトカタ中立國人民原之ハ從事スルルベ其意念ナルニ拘ハリ又交戰者ハ其船舶
又ハ貨物未押收シ得失未被利アルニ過半其故ノ之ヲ同一標目ナル中立賣
易違反ノ不夫一樣事論スルカラナルノ區差ナリ此故エタリイン及ヒ「ダカ」
ノ戰時禁制品用ハ益々特別ニ論定スル者才此製定ノ一例也ニ同一說ニ通
之ヲ戰時禁制品事業^(Belligerent Trade)ト爲名ナシニ區別セラトモ其義理與前
論亦同、戰時禁制品事業中戰時禁制品個人差異ニ似テ然ナリ又交戰者共其

兩省ノ間が通商ハ商業中立國就著船舶ス海上ニ於ケル行爲ニシテ交戰者ハ其
邊反着及製品ノ事業ヲ單ニ財産ノミヲ没收スルニ過キシレトモ其差異ノ存ス
ル所れ様に交戰國ハ雙方ト第三國主ハ戰争中平和關係ヲ保續スル事ナカ故
ニ中立國人民ハ交戰國ニ戰時禁制品ヲ運搬スル前能ヒヌルニ非ス其通商之
自由ヲ所結果より外兵器彈薬ト羅モ交戰者ニ之ヲ貿易又海上ニ於テ之ヲ交戰
者ニ運搬シ得ル久シ同時ニ中立國ハ其版圖内ヨリシの販賣商品ノ輸出ヲ禁
ルノ義務有ルニシテ外國人他ノ三方々交戰者々其運送ス爲ス中立國ノ船舶又
海上又於列車並其物品未沒收スル事例ノ得原ノ權利アルニ其對於本國外海運
輸外通商品ヨリノ戰時禁制品ナム上者ハ其所有者外國中立國人民ニ同財產並
沒收セラルノ危險アルニ遇キテ之ニ反ヒテ元來中立國人民ニシテ交戰國間
ノ戰闘行為ヲ助タルニ於テサ戰闘行為ニ從事スル敵人上者ニ親急ラバシベニ
ナル事故ニ對敵國ハ其行為自體ヲ不法シテ處罰不當モトス(二)戰時禁制品
ハ到達地カ交戰國又ハ交戰國ノ海陸軍火器ニシテ要火交戰者カ之ヲ開示ル所
付漢ハ其運送ニ從事スル船舶ノ到達地如何ハ其要件ナシテ拘ハシ小戰時禁制

ノ運送ノ結果又ハ到達地如何要點を察ヒ本故ニ到達地係繩圖ナルト散
國戰闘場カ然相否否問所無非(三)戰時禁制品係戰國ニ直接使用ノ物品ヲ
交戰者ニ方々輸入不得モガシテモ戰時禁制ノ事業ニ於テハ必シモ物品ノ
運送ニ限若本無之交戰者ハ作戰行為ニ關聯シ又ハ之ヲ直接交戰者ナムト
ス戰時禁制品其運送ヲ拒收ス但其過キナル那故ニ船舶人所有者及ニ船舶ヲ
於本戰時禁制品左無シヒ知覺後居存ト否ト又開示審核無戰時禁制ノ事業
ニ接之船舶員ニ於テ戰闘行為有無證據又行爲其意思圖出開示ル事ナムト
要(四)戰時禁制品係繩圖ハ原則ト以テ其貨物未沒收シ船舶若沒收済ルヤ則
外才可モ反シ戰時禁制ノ事業ハ原則割ヒ無船員未沒收之物品ヲ沒收スル外
才可是又(五)船舶人運送然間入事業ニ關懷モ(二)交戰者一式ハ發火武器繩圖合ノ船
上ノ關於之ノ戰時禁制ノ事業ト戰時禁制品トハ全ク其性質フ異ニスルヨト
明也大失火船參入外東ハ在ス一點モ亦區別イテ其種或得シニ二張大
戰時禁制品ハ戰闘用或槍械使用之物修又取水未中所運搬氣水ヨリ不許盡力故ニ之
ア船頭モ烈火炎燒其物局イ性質如何云等モ其敵人本戰時禁制又連接有房大且

不審事を除テ業者に取扱事務所並テ本支那本モ輸出禁制ヲ事業主に於テ
信號製造機器ノ輸出其結果當國ヲ威嚇又斯本天守利盡避爲ノレ不利無く為ル事
間大半文章業ノ效果ヲ生スル誕生必利取トア差別不局セメニ非ス
第三、總圖紙、測量機械、機器、工作機械等品々ハ全々其貿易、異ニスバロイ
各下シソスハ戰時禁制ノ事業ヲ類別シテ(一)交戰者一方ノ爲メニ信號訓令ヲ傳
達スルヨリ(二)交戰者、力ヲ爲メ軍用種々通信機傳達スル時(三)交戰者ハ使用
監視及出港外人員ヲ運搬スル事務ノ三種其事由然シテモ實際報應制入事業
ハ船主權利正テマヌケシ軍用海底電信ノ架設及其他一切戰闘機關スル事業主船
舶主用引航場合ハ悉ク之ニ包含スルモノ亞シテ我國通航規程ノ明文國於外
合口干渉禁制下分類ヨリモ尙お二層次少ニ失シ軍事書類或人員トシ停キ規定セ
候事テ我海軍捕獲規程第七條、左記ノ船舶及貨物が以テ違法片捕獲ナシトス
實際報應事項ハシテ中止せキトキノ事項御禁制、事業ニ付テハ極大之モ禮品
國主面臨時參照會若ク則此時禁制主元運搬業者船舶船頭間ニ宣示費用ハ御品モ
並未確認大ノ回該業者拂事外此據據テ述ニ説明シ得矣此船舶同ドシノ端

本規定ハ第六條後半第一項並於テ該時時刻大抵き取扱業者規定期間内に於
合算外候ハ取扱業者獨自取扱兵庫要地敵國軍事機器者外業ヲ旨モ附ハ
其處方候ハ取扱業者併敵國政府大官吏商賈往復某ノ公切開空交換機動ヲ便
此間外併敵國外交官及領事官在支那政府ドメ商賈往復ノア委史書類同職
本公司禁制書下爲之禁制外得失ニテ詳述セシムハ不欲心也少シ付テ「水手」
以上並外捕獲規定三明文ヲ取カ放ニ以テ度深國ア分曉半第五種及至第五種上
印ナ色合共外第一種大藏信號辦事人傳達要領合併又千五百廿八十二年元月十
三日チマレソ前ノ會合ノ英議ニ係ル高爾國際法協會ノ海上捕獲規制會合且於
十六年十一月廿二日既シ于英一千八百八十三年五月十四日モア會議ニ於テ第十六十三種方至
十六年四月廿二日既シ于英一千八百八十七年四月十六日モア會議ニ於テ第八十五種
乃無期智ニ于立體サ決戦シタルモノ第廿二十三條ニ於テ歐國又ハ中立國ノ船舶
又其船貨事務被收支那公差ノ為合三兩處不レ就中第三號並稱品入禁止ニ附ス捕
收權文立規義全由所停航船舶敵國行駛主為事主シ又事敵入通勤道供人

ト規制ノ事項等を定セイテ賈貿レタヘイテ

本國史立開港之範圍内無輸於本國外陸上及海上貿易人動能為ノ
父軍隊及無制空地堅く公信ノ運送不^レ急車船戰時製品ノ禁止ニ係ル海
武運在開二千石倉庫^レ然然^シム^ク（^ク）^レ保^レ二十三君ニ付^レ本國又ハ中立國、諸
邦規制ナシ而^レ本國史立天方云体^レ本國戰時製品本國戰時製品各事業^レ開入^レ海
又^レ但^レ規制^レ所^レ規定^レ者外^レ手大有^レ火午至^レ三十四歲^レ以^レ戰時製品^レ及^レ其製品^レ定^レ期^レ並
冬月^レモ^レス^レ會^レ此明文^レ千八百七十七年^レ本國^レ五^レ月^レ大
四員^レ自^レ海^レ中^レ其^レ敵^レ人^レ通^レ貨^レ本國^レ戰^レ時^レ製^レ品^レ同^レ六千石倉庫^レ片^レ半^レ年^レ半^レ年
松^レ主^レ指^レ我^レ供^レ給^レ亦^レ本國^レ此^レ條^レ定^レ於^レヲ^レ交^レ戰^レ國^レ本國^レ軍^レ備^レ本國^レ上^レ
ノ^レ公^レ信^レ參^レ運^レ送^レ或^レ戰^レ時^レ製^レ品^レ同^レニ^レ看^レ做^レナル^レシ^ト爲^レシ^タルニ付^レハ^レホ^レト^レ
カ同^レ第三十九條^レ本國^レ戰^レ時^レ製^レ品^レ有^レ看^レ做^レ本國^レ戰^レ時^レ製^レ品^レ同^レ本國^レ規^レ定^レ無^レ
其^レ要^レ參^レ八^レ運^レ送^レ新^レ舊^レ不^レ惟^レ本國^レ大^レ皆^レ其^レ證明^レ有^レ是^ト全^レ本國^レ戰^レ時^レ製^レ品^レ及^レ
合^レ本國^レ戰^レ時^レ製^レ品^レ本國^レ參^レ其^レ要^レ參^レ本國^レ戰^レ時^レ製^レ品^レ事^レ業^レ付^レキ例^レハ^レ
算^レ事^レ上^レ心^レ公^レ信^レ參^レ運^レ送^レ本國^レ參^レ其^レ要^レ參^レ本國^レ戰^レ時^レ製^レ品^レ及^レ本國^レ之^レ

ヲ知悉セサリシ反證ヲ許スヘカラツル場合ノ外へ單ニ一般ノ貿易ト同シタ之
ヲ運搬シタルヲ戰時禁制ノ事業ニ對スル處罰ヲ受クヘキモノニ非ナル以
テ大^レナリ加^レ之此第三十四條ノ規定ニ於^レ戰時禁制品ノ運搬^レ向ニ^レ看^レ做^レナル
シト^レ爲^レシタルハ前述ノ理由ニ依^レ不^レ完^レ全^レル^レ事^レト^レ謂ハ^レシ^タル^レ特^レ次^レ原^レ
尙^レ所^レ謂戰時禁制人及^レ戰時禁制書^レ件^レキ說明ヲ要^スヘキ^レ戰時禁制^レ書^レ件^レ
ト^レ爲^レシ^タル^レヘキ人員ノ運搬^レ軍^レ備^レ本國^レ軍^レ備^レナル^レ看^レ做^レ要^セス^レ文官^レ公^レ信^レ付^レ使^レ者^レ勿^レ其^レ之^レ
ニ包含シ苟^レモ^レ本國^レ軍^レ備^レ上^レノ^レ旨^レ以^レノ^レ其^レ船^レ舶^レカ之^レ運搬^スル^レ以上^レ均^シカ
此法則ノ違反ニシ^タ他ニ船^レ客^レノ無^レ文^レ其^レ員^レ數^レ多^レ寡^レ樹^レ木^レ關^レ稅^レ等^レノ^レ之^レ
ト^レス更ニ又戰時禁制事業タル^レ書^レ件^レ付^レハ^レ本國^レ外^レ政^レ府^レナ^レ此^レ公^レ信^レ通^レ使^レ中^レ立^レ國^レ船舶^レ方^レ
運搬^スル^レハ^レ坊^レナ^レ何^レナ^レ中^レ立^レ國^レ受^レ戒^レ國^レ下^レ雷^レ於^レノ^レ國^レ外^レ交^レ通^レ使^レ中^レ立^レ國^レ船舶^レ方^レ
平時^レ人^レ國際關係^レ保^レ持^レス^レ何^レ故^レ其^レ公^レ文^レ通^レ使^レ必要^シ叶^シテ^レ交^レ通^レ使^レ之^レ該^レ該^レ本^レ國^レ使^レ物^レ開^レジ^タ
ハ^レ我^レ需^レ軍^レ事^レ中^レ佛^レ國^レ海^レ軍^レ營^レ訓練^スト^レ以^レ本^レ國^レ海^レ軍^レ營^レ訓練^スト^レ

國語今注

三

了有スルモノナシト誰或ノ様無事ハ無検査ノ通報矣又於主計室即爲該科長レソニカ之ヲ批評シテ中立派ノ實業家又テ專業者ニテ都御袋頭領等中ニ事務物ハ僅其職言セシムルモ同官吏ハ其内製品鑑定ヲ受取ルヲ非否知不知不悉ニ而シテ當々カ故ニ其證言ハ實效ナシト觀之其餘雖凡ニ無事傳聞亦僅微子也八百六十一 年南北戰爭以來一概ニ寛大太甚ノ取扱又爲そそぎ又名譽為烈難交戰者ハ中立國船舶中ニ在ハ爾獨獨又頗被重創今ノ所置利益有之無關故アリカラサルノ義理アリヤ否リハ疑問ナリト雖云有戰爭中北無テ千五百六十二年檢及ニ差押ヨウ茲除スヘキ略記已而不利害ノ疑問ル爰久ノ元帥翁公爵之免降セナガコトシ今日ニ於此ハ可也ナラニ斯前據彼ノ爲モヨリナシ前題ニ羅シテ南北戰爭中ニ於翁公爵ノ利害ト關係ト諸事係論甚也其必要而ヒト謀密莫本因ニ羅シテソシテ收容本邦ノ軍隊ノ事業ニ優大外國間を往来シ去來ニ非セ候ニシテ

刑事訴訟法答案批評

判決で、**刑事訴訟法答案批評** 著、其の趣旨を以て本件に於ける實務を明確に示す。又審判官は、本件の實務を明確に示す。又審判官は、本件の實務を明確に示す。

本問題被虐人ハ外國人ナリト雖本邦ニ在留セリ故ニ吾領土主權ニ服従シ刑法
競争反對シアルテ義務アルモソトニシ。然ルニ在上海ノ朝某ヲ恐喝シテ(此ノ點ニ
付テ謀或謀五百弗ノ銀行手形ヲ送ラス)ハ往テ家人ヲ監禁セントノ意思表示
ハ所謂強盜罪構成要件ノ骨迫ニ該當ストノ議アルヲ意ト。本問議此ノ實體
法上ノ問題ヲ解決スルニ非ラ以シテ本件被告事件は付テ裁判所ハ管轄權アリ
ヤ否ヤノ尋ラ。訴訟法上テ疑問ヲ解決致ム。但其ノ在リト信託開立處テ原ナ
ノミヲ掲シ財物ヲ騙取シテシタク而以次開示場合共上海ニ於ケル時某上海ニ於ケル時某
恐喝狀ヲ見シ乍耳。犯罪ノ著手ナラニ將タ其ノ書翰等認メテ是ルヲ發送シ御
某ノ手許本到達可キ所爲シタル時某於彼犯事ヲ著手ア謀ヤ脅汗若事前
ノ見解ヲ取ルニ於テハ被告人ハ日本ニ在留スルモ日本國ニ於テ犯罪ノ豫備フ
ナシタルニ過キナレハ吾刑法ハコレヲ恐喝取財未遂犯トシテ罰スルコトヲ得
ス帝國司法裁判所ハ又探テ以テ審理判決スルコトヲ得サルニ至リ被告ノ管轄
權ナシトノ抗辯理由ナシ。且テ某ハ其ノ恐喝ノ意味ヲ有スル書狀ヲ認メテ
コレヲ在上海朝某ニ到達シ得可キ所爲通常ハ郵便ニ付スラシタル時ニ於テ

犯罪ヲ著手シタル事ハ本件定義何トか皆ハ刑法ハ人天恐喝ヲ財物又編
取スル内禁ス而シテ恐喝狀ヲ發送シタルモノハ已ニ恐喝ノ意思表示シ給リタ
ルモノナリ其ノ書狀ノ到達スルト又到達スルモ被害者カコノ書狀ヲ讀ミ得ル
コト能ヤ少ク者大半ナリ又讀仰モ毫毛易怖本生ニキナシ者也否也又恐喝ノ意思表示
示リ有無ニ干係セズ恐喝ノ意思表示アリ而シテ恐喝ハ吾刑法ノ恐喝取財
罪ノ構成要件ナリ犯罪ノ構成要件ニ著手ス未遂犯ヲ構成スルヤ誠無明瞭ナリ
ト云フヲ得可シ
或ニ其ノ恐喝狀ヲ到達セサヘカラナルヲ主張スルモノアランモコレ不通ノ
論ナリ試しに對話間ニ於テ恐喝ノ言語ヲ發シキ時如何論者其ノ言語ノ被害
者ノ耳ラニリテノル時以テ恐喝不ルトナス乎若聽者カクレバ如候事人其ノ恐
喝ノ意思ヲ表示シテ正テ刑法ノ禁制命令ヲ犯シ無類ニ拘え而無罪本來タ無常
心ヘカチス何若其廢論決ハ滑稽大ベヤ大審院亦恐喝取財未遂犯又論之我國
久荀モ恐喝ノ意思表示ニ於テ被虐者甚矣其本意恐喝不至是故也未遂犯
構成ス然而支障有之其廢論以舊本論恐喝用意想吏点認恐喝未果無證也

所ヲ咀嚼セシ蓋シ被審者ニ對スル恐喝ノ意思表示ヘ恐喝取財未遂犯ヲ構成スルヲ知ルニ足ラン已ニ被告人ハ恐喝取財未遂犯人ナリ而シテコノ未遂ヲ所為ヘ本邦ニ在留中犯ナレタルモノナリ行爲ノ地ヘ日本ニナラ然ラヘヨノ外國人ニ對シテ吾刑法ヲ適用スルハ吾司法裁判所ノ職權ニ屬ス而シテ本間ノ檢事ム被告人所在地ノ裁判所ニ公訴ヲ提起シタルヲ以テ裁判所ノ審理裁判決スル權アルヘ明瞭ナリ故ニ被告ノ管轄權ナシトノ申立ノ理由ナシ從テ主文ノ如ク其ノ申立ヲ却下ス可キモノト信ス

本間題ニ付テハ左ノ如ク論スヘキモノナリト信スモ遂に之解説、逐段逐句、逐段逐句、裁判所ハ被告ノ管轄達ノ申立ヲ却下シ本案ニ付テ審理裁判ヲ當スヘキモノナリト信ス。然ニ付テ被告本件を既終了したる事無事体本件ヘ當取扱ひ難い事、其ノ理由ナリ。又本件は大體謀叛未遂犯として即ち「謀叛未遂犯」の如ク、帝國裁判所カ管轄權ヲ有スメニハ以下ノ條件ヲ具備スル又既足ヒリト信ス。

其ノ犯罪ハ帝國内ニ於テ犯ナレタルモノナルコト此ノ點ニ付テ又吾カ刑法ハ何等規定スル處ナキヲ以テ國及法律ハ其領域ヲ越エテ行ヘレントノ原則ニ從フ之ヲ論スル外ナ既テハ以テ帝國裁判所又帝國領域内ニ於テ犯ナレタル罪ニ非シハ管轄スルコトヲ得スト云ア可シ(二)帝國ノ特定ノ裁判所ガ管轄權ヲ有スルニム刑事訴訟法ノ定ムル所ニ從セ、犯人ノ所在地、犯罪地、逮捕地等ヲ管轄スル裁判所ナラサル可ガラス蓋甚直相未遂犯と認定ハ帝國イ長國ナニ付シ計ハヘ今本間ノ場合ニ於テ以上二个ノ要件ヲ具備スルキ否ヤ余輩ハ犯罪構成要素ノ一部カ行ハシタル地ハ皆ナ犯罪地ナリトノ說ヲ最モ正シキモノナリト信ス從テ本間ノ如キ實面ニヨリ行ハレタル犯罪ハ其ノ發信地及ヒ受信地モ共ニ犯罪地ナリを論シテ差問ヘナキモノナリト信スルモノナリ蓋シ犯罪行為トハ其ノ犯罪要素ノ一部ニ著手スルヲ云ナセモノナルヲ以テ其ノ要素ナ一部成就地ハ恐ク犯罪地ナ

夫と云ひ得父きたり上述人所論モ別不論リハタゞニニ爰偏地也外國太極無職信
地一帝國內ナルヲ以テ犯罪地也帝國內ニ不居キルト從ス裁判所管轄權
ヲ有スルモノト論之得ハシ次ニ第二人條件ニ付テ欠ク處才キ否否此ノ點を
付之ハ被告人所在地ノ裁判所ニ公訴ヲ提起シタルヲ以テ別不論亞ニ考査人有
シ誰也ナシ又誰ニ付シハシタルモ不思議也又も雖会計ハ取扱事務者也要後ハ一過時ハシタル
以上論スル處ニヨリ決極主文ノ如久論ニヘキモ併方見利信スハ此時ハシタル
講師批評右二通ニ對スル批評右審案ニ於テ管轄達人申立スル下スルキ
合本署人ト解決シタルモノナシシ其行爲ニ蓋手固久所生人在地又外國ト於テ告
訴ハ被告人カ恐喝又書面又送呈各項結果被害者個名ノ受取り長條迄シルム學
識實アリ而シテ此等之事項共用恐喝取財未ト解ニ爲外國因結果ニ關係ア
リ非完チ發送シタルモノナシシ其行爲ニ蓋手固久所生人在地又外國ト於テ告
訴ハ被告人カ恐喝又書面又送呈各項結果被害者個名ノ受取り長條迄シルム學
識實アリ而シテ此等之事項共用恐喝取財未ト解ニ爲外國因結果ニ關係ア
リ不可分的性質アリ遂ナビテ被害者ハ併合ド外國在三松支當國モ住居ア

イ語御手外國ニ在リテ長期ニ其犯法行爲ヲ爲シ爲證書固寧公鑑不證害セ身懲マア
慰撫免復付後故ニ帝國裁判所ニ其犯法及處罰謀ル爲證裁判權ヲ有スルヤ倫
説ニ映照顯ニシテ又御審未終ニ求洪源時ニ我國人モ我國ニ在スル長國人ニ健ニ
ハ御身財被失ナシハ御重臣ノ御身財被失御罪體大義ニ蒙難ナシ御身財失ナシ
御部不變號應立號有體也又御身重臣也蓋ニ那罪立下御罪也至久々吉原不狂
セミ断定ナリ御重臣失ナシ然ナ本問題ニ御實ニ證書御取次ルトナリ余全ノ證
裁判所ハ被告ノ申立ニ基辛管轄遂証言渡ラカツヘキモナシ又取信滿ニ御身
管轄權也由是セナム又見御名御罪體大義ニ意論ニ免セハ畢竟間ニ二過時アリ
本問題ハ先ツ犯罪地ニ在上海テル乞將來我日本領土内ナルヤフ決定又以
テ證言ノ順序ナラト信ス茲シ我カ刑事訴訟法ニヨル五キ於裁判管轄權ヲ有スル
裁判所ハ被告人方外國人ニカク外國並於テ外國武洋對象凌犯罪行爲證ナ
ト詳言莫レハ被告人方外國人ニカク外國並於テ外國武洋對象凌犯罪行爲證ナ

シ考ガ場合ニ就キ被告人或我日本ニ於テ在留ス或國我佛裁判所ニ之證據トテ
ヲ裁判オルヲ得タノカミ即チ被告人又日本人在外國人如何タル場合ニ證刑
訴立規定西ヨリ日本ニ於ケル所在地ノ裁判所管轄權有ス主體外國人ナガセ
キテ日本ニ於テ犯罪行爲ヲナシタル場合及外國ニアリテ日本國及日本人を對
シ犯罪行爲ヲナシタル時テ被告人引渡シ方法ニロリ或ハ其被告人謀ル外國人
ニ日本ニ來ラタニタルキ其所在地ノ裁判所之ヲ捕シテ裁判スルノ外他ノ場合巡
管轄權ヲ有セラレハナリ而シテ犯罪ノ地ノ意義ニ就テハ學問ニ二説アリ一
ハ犯罪ノ結果メ生シタル地ト云フ説ト一ハ犯罪ノ成立シタル地者云フノ説ト
アリ其何レフ採用スルヤニ於テ本問題ニ断定ニ影響ヲ及スコトアリ余ハ犯
罪地トハ犯罪成立地ト云フノ説ニ左祖ス蓋シ犯罪ノ結果ヲ生シタル地ト云フ
ノ説ヲ採ルトキハ未遂犯ノ如キハ犯罪地ナキニ至ルヲ以テナリ

諸テ本問題ニツキテ研究スルニ本邦在留ノ外國人カ外國ニ在ル外國人ニ對シ
恐喝取財行爲ヲナシタル時テ被告人之管轄權ヲ有セラセラシテ管轄權ヲ有セラ
ト信託何トオレハ在留外國人ナシテ書類在上海某ニ寄セテ某其書ニ畏怖シテ
被押收監在上海シカツト相シ論者或ニ云テシ在留ノ外國人ハ在上海ノ裏ツ恐
喝スル書面ハ右本ノ於テ作成シタルモノナレハ其犯却ハ書面作製シ當時右本
ニサシテ成立スルモナレシ我國ノ裁判所ハ管轄權ヲ有スト然ル外國人被喝取
財ハ恐喝ノ事實ヲ被喝者ニ知曉セシム也非シハ恐喝ノ書面アリト認全沙
判中ニ恐喝スル意思ト同一ナルモ未タ犯罪行爲アリト云フノ母ナリハ書面物
作成シタル在上海某人控ツタル耳外ハ日本ノ於テ朱シテ犯罪成立シタル事云
フ得不是由余ノ此ノ断定ヲナス所以ナリ

本問「請問批評」^ハ被告人申立て書面管轄權立証ノ言被ツ爲ス、ナモソト解消シタル
事不可ナリ蓋シ被告人ハ我邦ニ於テ恐喝ノ書面ヲ發送シタリト既トキ未
タ以ク犯罪ハ成就シタリト云クヲ得ス然レトモ該書面ヲ發送シタルトキ已
被告人ナリニ處置ニ着手シタルモナリトス該書面ヲ發送シタルトキ已
被告人ナリニ處置ニ着手シタルモナリトス該書面ヲ發送シタルトキ已

其後所為犯人又處罰並無人權不許此之餘外國
雖聽眾以集會之同而示天大之餘事之甚者又經久
告人之時等之餘事之甚者又經久而後者日

告不殊甚者之餘事之甚者又經久而後者日
本國

新嘉坡之謂也刑罰法昭治十六年十二月三十日
公訴不受理之判決ヲ

併付原告之狀

本邦在留北一外國人某之上海二於之有ノス自己ノ被監禁其間某ニ書ア寄
テ之送還事行手形ノ以開金五日弗之送還シテトノ傳ヘ若外國某ノ被監禁
ノ事ナリテ彼自ナシ其家人ノ遣送アシシトモ他者ノ送還ヘ其間某ノ被監禁ノ事ナリ
メ第セ送還之處ノ知ラヌノ事ニ通キ斯ルヒ我刑罰法於本邦少無トハ前項威
迫ニシテ謀而之上犯罪ノ名罪はナシニカ外國之主事ニ通而本邦某ノ公案相
應シ度地取危害ノ生シシテ是事本邦之被監禁者當此之際又何事
相家ニ之印爲號シ相者ノ號ノ本邦ノ公案相應者當此之際又何事

國ヲ受クハ本邦ノエルヲ我國之保護ヲ受クハ可モニ非本邦之ノ保護不可
下セム他國之主權ヲ侵害シ候事外ナ理據主權ノ獨裁而明確之能證者を當
リノベシ謂テ犯人ノ犯罪の犯罪の處置の處理タル外國人之外國之主事ノ者ニ對シ
ヲ犯罪ヲナシタル時計ノ之ハ外國之法律得以東洋保護者ノ之を保護セシモ
内國ニ於テナシ未タ危害ヲ生セス只其犯人ノ所爲力異我刑律于之規定不外
ヲ皆追罰ニ該當スルモノナシト此ノ犯罪及付キ我刑律ノ適用至犯罪イ客觀
カ日本之シテ日本ノ家事被害シ而シテ危害誕生セシタ之場合又何事
日本人民性發ケル場合ニ我刑律ノ受ク處罰不濟者可モニ其本邦ノ
場合ノ犯罪ノ主體客體ハ共ニ外國ノ法禁者ヨリ處罰シ又ハ保護セラルモノ
ニテノ我刑法ノ者追罰ノ規定ニシテ若當細則ニ載テ之犯罪ノ追罰法ニ或ニテ
ナシカレハ個々檢察の起訴原由ナシ思料シテ犯法所在地地點處罰を公訴を提起
シテ此ノ公訴を開設者ノ以上ノ理由ナシ追罰不濟者可モニ其本邦ノ
専門裁判所以管轄其處犯キアリテ既ニ光場合ナシ特處民異居間シテ場食ナセセ
被覆被覆ハアル事務物資ナ又若者反對ニ帝國裁判所タ之專職即時者ノ其事ナ

實業内閣ニ危害事生達又危害ヲ蒙ナ帝國矣ノ主軍事機刑議院ニ現事ナ
シテ一審以ナ計處罰該アツト勝ナシナ年耕種課及容體ナリ体火ニシテ
而モ犯火ト被謀ヲ關係アツト上ニ職山本那斐判所カ處罰シタルキト得シト焉
本同ク聯合試験ヲ勤務思謀シル事得ナシム犯火ム管轄權無明徴ナ公道ヲ軍事
ヲ申立テシタシム事務時安ムナク欲在尋常ニ致シテ張羅入院後第二期モヒ
「公訴不受理ヲ判決ナシヘ持陳シ易思考ナヒ與聞シ又ヘ罪罰ナシテハ
日本講師批評、公訴不受理ヲ判決ナス事キ與聞ノ原決シタルハ其當事者ト
ヨリアルセノニアリム本猶少犯罪ハ恐喝取財未遂カク然ルニ之ヲ報告卯リニテ
「告白者迫害ヲ認マツルハ已ニ親類ソシル免令女又所持ソ如攝理由サレ空
内國ラ少管轄送シ官渡ヲ爲スベキ考ナム公訴不受理ヲ告白ナ爲スベキモ以
テ既得シタルハ其當ラ得ナムモ伊云抄得は假想犯罪ニシテ報告アツタ
不バアモウト取レム實害迫害帝國ト外國トニ傷罔行ムシタランモソナリ尚ト
ナナシム被告人の被謀ニ於テハア畏怖セシムハ所爲爲鷹揚シ而記ナシテ發送シ己
ニテハア畏怖セシムハ所爲爲鷹揚シナシテ以ナラ特追堵爲シニ御事帝國

余ア範圍内ニ行レタル以上ハ帝國ヲ公益ニ之影響爲メ已ニ侵害セラシテ
外國モウタムハ帝國裁判所ニ被告大々處罰スルシ候アシハ當然少區下ナシ
テスヤ使用人等の被謀ナシテ被謀有ル事ナシテ是ハ御事帝國ト外國トニ傷罔行
開文ア被謀ナシテ被謀有ル事ナシテ是ハ御事帝國ト外國トニ傷罔行
セ御事ア商人又商賈者商事賃借人オ外國者ハ其商人又商業を厭惡スル對
セ商事商法總則編及元商行為編答案批評錄ヘ定業本ニ及本來ハ是
人ニ就て商事賃借其商業を厭惡スル事ナシテ外國又商賈者又本來休
チ商火ア被謀ナシテ被謀有ル事ナシテ是ハ御事帝國ト外國トニ傷罔行
感應及ア被謀ナシテ被謀有ル事ナシテ是ハ御事帝國ト外國トニ傷罔行
高等脅ニ於テ一商事代理人代理商事ア監制ヲ當スヒ事工販火相火ア運送
ヲ爲ス場合ヲ論ス當麻ガ御事二問題ヲ取計答業各敷延ナ居度其唐吉就業者
工運工就キテ左之ノ錄アヒ簡算カル批評ヲ御ナシテ夫事ナシ御事商賈者
付入ハ各答案被天公賛ニ得火ア夷靈酒ノ事セ板琴酒主ムモノト聞セ便
秀人答業ニ就第御用ニ替業ハ御事セ御事会豐裕見解ナ開キテ要證見

云々本件は得て故に簡單ニ餘輩ノ所者ヲ説明余既第其例を讀シテ代理商是
商人非本業者ル貿易論者ル快以テ其要點ヲ擧ケ述等取次ヘシトノ事
先第二項ニ付キ説カム代理商係近時ス機械ニ構造法制ニ而ア調達新商法
始ジテ之ニ關タル詳細ヲ規定附爲シ我商法亦之數ト並調達新商法該章程
蓋シ其規定ヲ存海事規則立草案以後之ヲ削除シ去シト我舊商法林木代耕人
ニ關スル規定ヲ爲セルモ新商法ハ之ヲ廢止セシシテ寧ロア調達商法ヲ模範ト
セルナリ調達商法及ヒ我商法ニ依レバ代理商トハ其商人本非スルヲ一定ノ商
人ノ爲ミニ平常其商業ノ部類ニ屬スル商行為ノ代理又ハ媒介ヲ爲ス者ニシ
テ商行為ノ代理イ引受又ハ併立ニ關スル行爲ヲ爲スヲ業トスル者ナルヲ以
テ獨立ノ商人タリ故ニ商業使用人ト代理商トハ其商人ノ營業ヲ補助スル機
關タル點ニ於テハ一致スレトモ其獨立ノ商人タルト否トノ點ニ於テ異ルモ
ノナラ

代理商ハ商人ニ非本業者而代理商者ハ其商人ノ業と逕接者否規定ナシ^(一)代理商者ハ商外ガヨリ來カ之

由本人購入開設ア並商小額ノ物置津浦所謂アが規定商法第二八四条ノ趣旨相合
特テ第四百二條之前段據ノ與又改必經才シ^(二)代理商ニシテ商人ナシトカ
其商業使用人非本業者と謂丈リ然テ第五百二十條ニ總用人ニ非商之又謂
ヘダヘ加經^(三)總商商開設者規定ナ之ヲ總商總商業者大各類之商事所開設
ベ堪塞矣莫セ無常者稱中止業者ナシテ如何等ノ諸點由依成之會社大ト羅連
(一)平當商行爲者代理又ハ媒合不爲名譽ハ名又爲本業主本ル者ニ非名ノ又謂
何ノ調達商法亦名天業者ナシ者と規定セナレトモ之カ解釋家ニシテ代理商
ノ商人ニ非本業者古く高利又支張本業者ニモ不從所人立^(二)商人開設留置
權之關稅者規定ナ第限本業者之候此規定上者開設者若異不^(三)是不舊復セニ^(四)商
人之新舊セニ^(五)此有烟寺特種今留置權之立法上之ヲ規定スルノ必要アリク
ハ未だ至り有煙寺自入賄賂無職不給^(六)モ賄賂者五年^(七)トシテドナセ^(八)商法
商法第百四條ト^(九)就授付日本商法推諭者總會總理十世候の規定ニ備西
人之新舊セニ^(十)此有烟寺特種今留置權之立法上之ヲ規定スルノ必要アリク
ハ未だ至り未だ開設ア州其使用處ニ請求^(十一)而立ノ商事與度又請求ル者も商法

使君人書
及
ハ成約書ナリキ解取書少少明得ヌ(此連帶之關要と定)ナ前之連帶
物事連帶運送ノ便宜を依附本商運送運送法向商法如前仲並大ニ而若
ハ規定ナモ商業使用人等の規定ト伍シテ連帶書中等置カリ並々商ソ機附ト
シテ之ヲ看タル因成ノ連帶下貿ル足夠事立ニシテ取次ハ必要アリ
要之代理商及商人並非支下連ルノ記入法則ノ章每ドシ連帶不備ナニシテ
ア浦ナテ徒ニ消費のノ連帶ヲ試ムルセシラ其商人非スルセシル更
ナテ連帶書ナシ之アルコドナシ半支ヨリノイシニシテ取次卷ナシテ付託商
次キ第二問又付託連帶書子供答業ハ皆數人相次テ連帶ヲ為ス場合ニ於
ア各連送人カ連帶者怪サ負擔ナルモノ半支タクル理由ヲ以テ背送久々連帶
シ以テ連送ノ安樂が圖爾在原キセキニ余輩請書連送人カ同ニシテ後現當從
走或請業ナ全部半連送フ猶又人情思想表示セキニ拘ルセラ非解スルモリ
サラツ使テ前三百十九號ハ散入相次テ連送ヲ爲ス時期ヘシノ狀文ナシ句
廣ヤハ無ニシテ秋ツ解釋ノ第三百四十九號及七百三十四十五號ノ所擇故久
廣ヤハ無ニシテ秋ツ解釋ノ第三百四十九號及七百三十四十五號ノ所擇故久

相次テ連送ヲ爲ス場合該項特定の場合ノミテ指スルノト解ナムトス是ノ法
典中間共通文字ノ易解意義的解釋不外ノ既テ附記申候
記はヨリ得オルニ由テシテナリ大藏表銀四十六對和同典三武八利和三武
(一)假人之連送夫各督御立候該連送系州郡分判別重利並保局是者即能確
確辨連送人至オル事事事事事事事事事事事事事事事事事事事事事事事事事
已身引受坐次ノ連送を圖者其責負又以附之至多者各督連送夫連帶又ク荷
送人又對者其妻在ヲ負擔スル承認與大藏處へ連送人ハ其連送品ノ連送ハ全
途ヲ點割ナシ區域を亘ホシ其出港候外港並御内ダ連送人ノメ才第連送事體
ノ第分段別受便次々者互參又バ連送此ヘ加筆場合合神於人與者
連送送人ハ連帶者並蓋都少連送事體外港並御内ダ連送人ノメ才第連送事體
事體其保証スルナリス實ニ連送結果ナシ者其保局是者又附於大藏處候ル事
主御内保局又水道處又若以法文貨物總處又監制者以是ニ背送見附保局者ル
キスル爲スニ連送業ノ接觸者ニ連帶者ナシ其愚ナ角ノ爲文甚矣人殺名也既
ナモ又モ開カヘシ文空過ノ連送至若受ク外署連送人(縣廳主領連帶者亦入)

メキアラ開下のモ大型船ヲ運送、全海又ヘ一部出港人通商ノ所謂要證運送人
 ドシ入港又ラ被蒙業者(或船主)ハ蒙業ニ及ス其船ト貨物受送人係自己船
 直接關係大キ當初メ蒙業者支對該領事人置任ヲ負擔ニ督然現由前船者
 船員負擔セシムキモ大實セ云萬結果モ亦應地運送人倘存未說明以久承人
 搬運並人ヘ該種運送底ノ運送運送狀ノ交換ノ丸船又大、アミスリズメシナシ
 ト候便運送受引受シテノ時場合即ハ各運送人ノ直接並ヘ開接處合焉運送人尚
 宅テ運送ヲ引受迄タシ場所前共運送此酒々利酒參入リテ此然移動傳
 送於多特各運送人ヘ運送人全途猶知大又與人運送人候無在船又至堅無ハ確
 以之發送送人至多ニ過帶之充實價又負擔シシル大可於極故運送者亦甚大
 運送第五百二十丸條ニ此是後ノ場合又蒙合開外火燒若烹若片解若瓶且
 (一)外國法並獨居各看候立偶逸樂(樂器叫唱歌傳時鐘等法)(樂器)並傳商演織
 織(三條)ヨリ因セマヌケナ(商法)第四一六條伊商法第三九八條第三九
 九總則商法第三七七條(監理五商類)而得之也(如ヒ鑑上或余藝山岸酒販
 同様又結帳又盤又供合規定亦然也)出合ヘドリ出セヒト相セムイ人最レ者

(二) 売賣法(第五〇五條)並總取計書(小引文清)ア民草契第五六四條ニ於テ第三百三十

(二)九條貿易規定ノ律既非民ノ理由ノ根柢ニ基爾法莫不其間運
 送人ニ關シヲノミ此規定ヲ爲スノ起旨ナリシコト明ナリ(商法修正案参考書
 第二九四頁)原文附解附註卷第三二四頁第三五頁並同解文略
 卷第一四頁三頁第八ニ四頁參照立標註又セシイセヨ相手心人也以土ヘニ置
 以止運理由于國ノ公庫セ第三百三十九條ノ規定(ノ)之另圖請學書と所謂共用
 運送人ノ掲示並關註特別規定ナシト解文無ノ基道用セ散人相手共用運送人
 爲本體ラガ第合意ノ事實手續セ解文從之又ノ同以ノ請書人保釋ノ爲手頭
 せ此雖然タル便宜規定セ非ナシ并置共用請書セ散人相手請書等項も易見
 易ニツク所ナリ連繫無セ運送法典新載第十ニ齊美前請書並命業者輸文不
 諸無所押人ノ印ナク解人之對照又ノ對照年月日を記立ヘ商人ニ非ナシ主張大
 次モ放落建立ノ諸事ヲ拘束シ酒銷押ノ批文並請書面を照合セリテ跡ヘ付属
 (一)商業請書使用込ハ代經辦ノ國區別之輪番ヘ主張ニ非ナシナ外既商ヘ陳然
 商業貿易人ナ外既商ヘ付属ハ式ノ味ニ當ルムニ飯セ替セムイ太郎

商業使用人ト代理商トノ區別ハ左ノ如ク論スベニ過ヲ陽。意ノ大浪ノ私見。

- (一) 商業使用人、人生人生體験シ開拓シタル商ノ主體ニ非ナルモ代理商ハ純然
カアル茲ノ制立ヲ審美タヨル此ノ點に骨ノ性、代理商者間ニ議論アリテ或ヘ代理
商是使用人ト同シテ商人ニ從屬スル機關ニシテ獨立ノ商人ニ非スト主張ス
ルキシテソレハ無義理ニ致下數多シ種種理由有ラバ我國商法總則第十六條
「主張及シテ申告モ申ナガ白ク代理商は商法ガ相對的施行分等參ナム」易知也
商行商ヲ代理商發起者ト營業ト爲支那之學名也。白ク代理商は法律關係上商
號多タル變在者等地位を位賄矣。シテ商標商標権始ノ端を示す。商標主入
場ノ格昂は沒却セシモノ檢査は豈レ此事ニ非ヌ。白ク代理商是商法總則第十六條
商標登記法典實ニテ本以經獨立對抗スルコトヲ得セシムタリ以上ノ三點
相ツ考察及申論。其後商標登記商法總則第十六條。然テ何等支障國外商號ノ商
號ハ「ラスミテ」又「出資要式」を設セテ販賣セモ可也。前項文書新舊並案参考書
(二) 使用人ハ支配人審賈手代等數相アリト賈営ヲ生入ニ審賈及支拂事關商標委
(三) 訂正審賈並混合的關係其ヨリ支配セシ事務事例再開卷ニ付セ。第三百三十

(三) 代理商等其ノ本人ノ爲ノニ有スル代理權ハ委任セラレタル特種ノ營業ニ

附記セラルモノナリテ権限配狀或有スル代理權ハ主人ノ營業ノ全部ニ波
及する裁判上裁判外ニ於テ代理權有スルモノナシ。審賈手代等支拂入少
ク廣汎ナル權限勿論。但少くハ羅挂人等爲ソ連事實的行爲ヲ爲ス點ニ付テ代理
商外全ノ其性質ヲ異ニス業才及ハサセモ可也。

又代理商之媒介ヲ爲スモラナシト商使用人之ヲ爲基要形ニ非ヌ。商計
終フニ至リ江者ノ代理權限ニ付テ一言ス。代理商カ如何ナル權ヲ有スルヤ誠全
身契約の内容ニヨリ定マ。商業ヲ供給ル點非ハ僅勝ニ賣賣シ代理商行爲ノ場合ニ
物の瑕疵等ノ存在タル時通知ヲ受シ承認後陳述並三通キ等ノモ反之費
用人ニ在ラハ審賈手代ヲ除キ支配人ニ於テハ常ニ廣汎ノ代理權ヲ推定シテ苟
モ代理權ノ制限ナ希取沙ム。全ク生眞ニ同上覗セフ。

六、講師批評 所說簡ニシテ淺セリ文中冗字ヲ見ニ答案ヲ妙ヲ得タルモノト
全宗謂之ヘシ。業者皆人情ニ外感而入發對也。深識人兩深く而深く莫及也。

会社等先の商業使用人併ニ代理商ノ性質ヲ略述シ以テ兩者ノ區別ニ及ハント
 (一) 純粹其業者、即ち販賣者、或文書通人、或代理人等、良へ營業、或貿易、或
 フリーダイム、第ニヤ商業使用人及代理商固性質ナリ
 (二) 商業使用人の無質制、文書通人等、常ニ廻路ノ力取扱、販賣者等、或
 商業使用人トカ主人トノ間並於ヲアリ、是傳聞關係、詳見第三章チ對之ニ甚之
 限ノ範圍内、於テ由人ノ商業ニ屬スル事項ヲ代理シ得者也、其之傳
 (三) 代理商ノ性質既爾、ナリモ、一言ヘ云、即商、或貿易、或貿易者、全
 代理商貿易使用人ニアリシテ一定ノ商法不爲之、而當其取引ニ關スル商行
 爲之代理又其媒介ヲアヌ、商業トルモノナリ

次第十節は商業使用人暨代理商、區別實在者也、然ニ皆モ外里
 (一) 商業使用人、即獨立之商、或代理人、或貿易者、或主人、或習用其營業、或
 諸代理スルモノシテ、茲詳述規定者也、才正則、主人、營業、全體ニ斯

(二) 商業支配人、本人、或人ニ亦又外里貿易ハ委託子也、又外里貿易、營業ニ

第二章 番號、営業使用人、代理商、區別ノ大意

番號、手作業、外里貿易者等、其目ニ就キ、其業者非難處、或外里貿易者等、
 (一) 右三種、即番號、営業者、外里貿易者等、或商人、或代理人、或貿易者、或
 限有差異、又上端、外里貿易者、或主人、或商人、或代理人、或貿易者、或
 商人、或代理人、或外里貿易者、或商人、或代理人、或貿易者、或主人、或代理人、或
 (二) 商業使用人、即常ニ商天外、所點目於大心同、即若ニ號、或其商人等之
 所之代理人、即獨立セバ、商人ニ送給收、并定ノ商法、或屬傳聞關係、或貿易者、或
 (三) 本業主者、或商人、或代理人、或貿易者、或主人、或代理人、或貿易者、或
 到處傳聞關係、或必難兼處、或屬傳聞關係、或貿易者、或主人、或代理人、或
 送給收、或定ノ商法、或代理人、或貿易者、或主人、或代理人、或貿易者、或
 (四) 一商事、或商人、或代理人、或貿易者、或主人、或代理人、或貿易者、或

- (一) 商業使用人へ恩恵獨立ス商夫ニテアラタガニ謀裏自己坐爲ナ商業販購ノ作
合製氣要セ第ナ他代理商ニ獨立シ商夫タメテ以テ商業帳簿作製ス義務アリ
(四) 諸物使用ルト主瓦及關係へ當心屢信契約ヲモ施設開拓以立セ定以報商
其要處固ハ無必ス參謀セシム切掛ヲ其施設者モ代理商請任爲ル及代理夫
(二) ナ商業場所原則常計チ商報開設求財權利又有セニ能賣法又規定為開始器
相相當ノ報酬ヲ請求スルノ權利ヲ生スルナリ
(五) 商業使用人ハ主人ノ家事外食並ル以當ト開及候代理商生然ラ調理ヘハ要
(六) 商業使用人未だ他處營業ナ商務爲對外之商業場合ニ於點款主用シ其保証商
自古外寧有ニ成迄未だ利久ヒ看做大失得家キ商伏遇商業於對ヘ代理商タク其
商人ハ營業在範圍内ニ屬大失商德鶴矢大シ則ハ堪咎ニ於フノミ其商人ハ之
期自改展爲火ニ應此亦必在ハ看做シ得失兩處マニ堪耳ミ力取大ナリシ
(七) 商業使商財物貯候或中ベ總來並期規模擴大ナシ商凡ハ惣テ側用セ音也モ謝
稀ナリ又引既モ代理商カノモノハ今日ニ於フニ其數誠ニ少ナシ(但シ我國ニ
於エ) 言語

以主ツ以テ商業使用人ナ代理商オ監測マダナルセラヌ底望不盡ヘニキ
時御批評ノ所說到御邊シ更進麻所受並客室ソ種ウ得タル美少ヒト御ケ
象シカニシ神品大御神御貴公ニシモモ君令ハニ御持大ニヨリ大張人ハ半ニ
ノヨリナシテ此等ノ運帶貨物ト思ヌシテナシテナシテナシテナシテナシテナシ
載入、數天相次テ運送費爲火場合ヲ論スヘシ自承帝モモ拂妻御弟、資舟々
拂人即夫、張樂、船夫、船合役ニ神品並銀、膳食、古物、茶、油、紙、鐵、漆、漆器、漆器、漆器、漆器、
本題要論次第ニ先立問題ノ範囲ヲ釐定スカナ要ス余輩ハ本問ヲ陸上運送ノ場
合ニ限定シ海上運送ハ之ヲ除外シ然シ便本題第一「運送ヲ爲火」數人相次
入者ス場合看念及其必要ヲ論第第二「數人相次テ運送」ナス場合ノ各運送責
任及權義並督率ヲ論シ而モ第二點ヲ吾子母をヲ論シ以テ之ニカ若業外ナシシ
シタルベシナリ、張樂人也出、同業者ニ運送モ酒モ以モ姓人ヘ張樂ニヨリ
津市並都セ款立款人相次テ運送ヲ母ス場合トム何事云々即夫モ無經モテス
甚々運送中物易旅費並甲地ヨリ他地モ移轉度シムシタ看管ニ塞シ此ソ運送ヲ
之ヲモ運輸業ナシナ此實自己所負ニテナ能得一沙ラ分派マ駒ナ運送ニ於ラ

輸入ヲ蒙事能キニ使期凡て使用スルを雖供一物を建附シテ運搬ニ及ベ
實上運送由需要並充實は此ヨリ能狀ヲ資候明才ノ所々詳悉ニ於之他モ運送業
者ト連絡シ策之邊々機事を實現必要之運送ノ定期之取扱人相次テ運送ヲナス
場合トハ此七八ノ運送人カ他ノ同業者ニ運送ヲ託シテ以テ取扱人ノ運送ニヨリ
並用的遠送貨物又開送品ノ添工漫ナ骨此場合マ御シ度數九相次テ運送ヲ爲ス
場合トハ當分事務商法並運送シ並認法アル所謂ル陸運又鐵道モ大々其合へ音便業者
合ニ則第三款上相次テ運送ヲ請外場倉ト於次運送シ並在及鐵道業者入頭夫

(本)運送人相次テ運送開港又場港ノ運送ヲ責任運送金並ヘ本開港地主並々里
敷人相次テ運送ヲ爲ス場合殊ニ物品運送ノ場合ニ青キ論セ故ニ鐵道法ハ運
送人ノ責任運送開港並鐵道失候著而付キ各自運帶シテ損害賠償ノ責任ア
ルモノトセリ何故ニ連帶責任ヲ認ムルヤト云フニ元來運送ハ不可分ナリ運
送ナルコトハ物品ノ移轉行爲ニシテ假令之レニ從事スルモノカ幾人ノ手ニ
日程運送ナル滑易難往就業タ甚勢間隔長短物量シ聲中洋ウル長短ソ時セラ
段去ラ後ハ運送身體短ヒ勿勝濟各責任ヲ定セバキハルニ到底不能ノコトナリ

本則ハ假若可能ナシトテ斯各其間煩雜少煩惱無事並參人至シ未
滿足ナル保護ヲ與フルコトヲ得ス然ノミナラス單獨ニ運送人ナ古場合ニハ
運送人ニ大責任ヲ負ハシムルニ拘ラス相次テ運送ヲ爲ス場合ニハ却ク責任
ヲ済ムル事ト極端實驗相次テ運送ヲ應答場合別參對ニシ拘スニ忽クニ對
シハ充分ナガ保護ヲ與ヘサルコトトナリ荷送人ノ不安心ニ至ラシムル
ノ結果、ハ運送業不發送又裝ベヘカス無惑至然志ニ義理法及各國商法
人相次テ運送アナ木場合ノ責任ヲ連帶ト被認也其所購入其事場合ノ責任
商行爲ヨリ生出外處債務運帶者無般規定ニ付キモト取引時開港又
得サル故略以次大運送人並運送業者會合並開港業者ハ大口然シ又出張或
(二)相次テ運送者又不場合ニ於テ運送人ノ權義用シテ其事場合ノ責任人相次テ運
前運送外處所ノ運送人荷送人ニ對シテ負擔スル所ノ責任ナリ今茲ニ論セ
ル者後方成立運送人並運送業者會合並開港業者ハ大口然シ又出張或
ア諸事並未省其事務數度相次テ運送者其事並運送者其事並運送人相
權利義務又歸送人並外處所ノ責任人相次テ運

(四) 仲間者又権利又取扱ナル場合

此場合運送人若後者其前者並對外大運送貨其係立營業ア經濟運送ノ場合ニ於テ運送者ノ前著所權利又法律ニ規定シテ若取得品ナリ者又其理由ハ明白論スル人要ナシ人ニ付セテ或則又販賣ナリ者ナリ

(五) 仲間者権利代理行使ヲナス無義疏々詮説

此場合有相次ナ數人運送ヲナス場合ノ特別義務タルナリ然シテ此規定ア商設タク理由ハ運送者甚だ活潑ニ於テシテノスルニアリ即テ此種務ラ人後若ニ貨シタク者入前者ヘ空レタ運送品ア引渡シ其結果荷造及荷受人等モ何等不穩矣大體ラスシテ運送品ア送達ニ到着セテ所屬ノ利害者ノ外以カ故ナリ此ハナリモナリトナリ貴重人ト不交付ナリムニ又講師批評ノ分析解説頗る僅然亦答案必證得タク他人ト誤スヘ候運送人モ大抵皆然也此種事例ハ多シムニ日本ノ通商法上之例を除キ諸國亦少少見出セリトナリ但大抵大通商國ニ在候久吉昌翁ニハ

本問題兩権利解大川ア得ハ此題共商人相異又運送者大抵皆分擔何れ云々成

意識ト數人相次ア運送ヲ爲ス場合並列タル關係无云ヘア意識是ニ力ア而外か
余之前者ノ場合ニ無シ即後者ノ場合古來本問題古來ニル所ヨリ未至而前本所
ア以テ此ノ意義ニ於テ考解ア附ソシテ欲究ハヘテト音本又茲ニ重複且過當業
第五百三十九條ニ曰ク數人相次ア運送ヲ爲ニ場合ニ於テ各運送人ア運送品
人滅失毀損又付延者ニ付賠償シテ損害賠償之責ナ候ヌ而アリ蓋勿運送ノル
セ所以ナ定ム地或ナ肯定疎懶古物晶ア到達シシル者セム其原因故此既メ動本
於テア運送ハ空ク不可分的不關係アリテ云ナシ然ニ若シ數人相次ア運送
ヲ爲ス場合ニ於テ運送人責任大抵ニモニ運送人ハ直ニ責任或ナ列徒ニ権利ヲ悉
起シ荷送人ハ爲ニ意外ア不得猶未見也ア至ニテタリ時方ナル時或ナル事ナ
而シテ又三百四十條迄ナリ又三百三十五條又車用ノル果結果數人相次ア運送
ヲ爲ス場合ニ於テ後者前若能优先其権利ア行使不無然無斷空負上権利
左前者荷送次ア列タルトキア前若能權利又取得ノ時ナ運送ノ數人相次ア運
送ノ大不擇合ニ付荷送人ヨリ又運送委託ノ受取度ナリ運送始メ又運送終了
ナリ小某後人荷存ア荷送人其権利又賣權又賣權又賣權又賣權第三項ノ規定ナ

タソハ従者ハ前若ニ傳教人其權利等行儀ル様等ナシト云御禁不可カ要其ナ
チ書タ不審合ノ結果生セシ趣故此義規定之必要ナレ所以ナリ又運送人ノ輸送
送島者荷受人ニ引渡シタルモノ處送取扱事契約場所ニ到達セシム時ナリテ
ハ三百五十三億二千五百四十万傳教書類等ヲ至貿ト處後着運送人ノ轉送
人トベ直接ノ開傳者無ア文字ニ有三百五十五億四千項之規定火薬火器前若モ傳
利大行才能ヘ依シ看意外不荷種業更生スルニ至ル蓋亞當ノ規定ト云ハナルヲ
得ス最後ニ大ニ論究スナリハ第三百五十九億ト三百五十一九億ナリテ開傳者無
第三百三十九億ニ外餘人相次モ運送人火兵場合ニ被毛者ヒ遭難火災損害賠償
ハ責ニ任メ内方火兵苟被運送品喪失賠償又ハ延滞セヘ其理由如便シ物主
ス賠償ノ責ニ任メ傳教書類等三百五十三億又七億又五億ハ未候モ運送人
ガ損害賠償本資ニ任スル未候作火器然タ甚ニ甚古ヒ本傳教書類火具傳教書
ユ非スズハ第三百三十九億ナリ責任ヘ生起ヌルヘシト信ス又茲ニ運送取扱業者
ハ三百二十二億ノ規定ト前記三百五十三億木出傳教書類スヘ但ナ第三百五十三
條ナム運送取扱人並其ノ傳教書類等ス運送取扱人火種標云云ト不意其額三百五十一九億

ノ場合井外傳教書類等ハ寄託モ寄託サ無キ事故ニ運送人ハ運送人ノ選択ヲナスヲ要
ヒテ引渡し傳教書類三百五十七億ニハ運送無顧シ注意要盡ヌナリ寄託傳教書
セ河原モ併云云トア連而シテ運送人ノ選択ヲナツアルハ運送人ニ關シ注意シ
求附モ傳教書類等オノ付託責任ヲ負セシム傳教書類等ハ要筋辨明周知傳教書
スルモノ傳教書類等リト雖又三百二十二億ノ規定カ其當ヲ得スト云フノ得
ス何ナツアルハ運送人ノ選択其他運送ニ關スル注意ヲ怠ラナリシコト
ヲ證明スルニ非ナレハ云云トアリテ選択ノ文字ヲ用セタル事注意鈴ニ過キナ
レハナリイテハニテ傳教書類等之同意モ要スルナリ
傳教書類等ハ運送取扱人ノ傳教書類等ハ運送取扱人ノ傳教書類等を記述及方法ニ至リテ
ハ尙ホ一番ノ思案ヲ要スルモノアリ

法律學士 鶴丈一郎

人アヘ専ホ一書ノ思想ヲ要スハシテ、
精神未成熟子ガ分家ニ爲シタル婚姻又ハ離婚ヲ爲シシ次第ニ至リテ
セハヤリトスルニハ何人ノ同意ヲ要スルナ
ト御恩大義ニ奉セシム云云ナリテモ、嚴駁ヘ文字ニ開佐名ハ木若宣達ニ置キテ
三段ヒ分號セシヌ列ニハ靈験人ニ靈符其頭脳蓋ニ附ヒ、
スルヨリ第七段當家新ノ離天三百二十二葉、財宝、其書、
本潤ニ於ケテ未成年者カ婚姻又ハ離婚ヲ爲シシ後又ハ其後見人及親族會
ノ同意ヲ得テ云トフ要論、
モ靈験人ニ靈符ミセセリハ、要論人ニ關ヒ、
ナ但シ靈験所ノ離婚ノ爲ナシ、又ハ靈符離婚メ折半是處スルト當リ、其後見人
ノ祖（法定代理人）ノ同意ヲ得シラ銀ノ足跡ニ靈験人ニ靈符ミセセリハ要

第二段 理由

本問ニ於クニ未成年ノ子ガ云々云々アリ然成時於其父母又双方又一方生存セ
ル場合ヲ豫想セシカセイナル事知ル然ラバ其父母又同意ヲ要スルニ非ス合ニ
第一ニ起シ乍リ疑問ナリ然シトキ此ノ場合ニ於ク當ニ父母之同意ヲ要セタ事
ハ第七百七十丁江等ニ其家在ノ父母ノ同意ヲ得ギト要ストノ規定ニ照シシテ敢
は多拂ク待テナル事シ信以點主ニ無限ニ被シテハ神風ニ火風ナリニ冠シ能
然シテ則テ余輩諸其後見人及親族會ノ同意ヲ得ギ要不承諾定義之根據果シ
テ何處ニ存スカ實全畢竟如得セル所合伏セハ民法ニ於ク本問ノ場合ノ豫想
シタル明文ナキカ故ニ嚴格ナニ解釋論ナシ然ニ武後見人即チ法定代理人ノ同
意ヲ得ルヲ以テ足シテ是當ニ既承ナリ得ス何トナレハ其ノ婚姻許可ト離婚タク
世ニ俗タクノ一ノ法律行為也ガニ過失ナリベシ要雖然離事タ然思熟慮不時ハ
婚姻又ハ離婚カ人恭マ重事モ屬セテ第一幕又解釋論就ニ密接又影響ヲ及ボス
決ノナル故ニ全公立法的精神又存ニ成度ノ體裁見法ソ同意ニ加スルモ親族
會ノ同意ヲ要ス及斯者セテ御見ナシナラ及共筆文其筆據キシテ小余筆者第七百

七十條三項ヲ以テシントス即チ父母共其妻又去原者ノ時ハ未成年者の其後見人及親族會ノ同意ヲ得ルニキア要ス然處ハ則ち身主ノ時ハ未成年者の其未成年ノ子外父母外カ其家ヲ同シタニア點ニ於テ本法既無ルカシ父母共ニ其家ヲ去リタル時ハ後見人及親族會ノ同意ヲ得ルニア要ス未成年ノ子カ其妻ヲ去リタル場合ニ於テハ單ニ後見人ト同意ヲ取タニ足レモトニ暨ニ離婚精神ナニシケンシヤ婚姻又ハ離婚カ人生ニ最重要事タニニ於テオカ見人眼を疑ふ力無人ノ固未成年ノ子カ協議上ノ離婚ヲ爲ス場合分別ニ說明ヲ要を少く得裁判上ノ離婚ヲ爲ナシトシ離婚ノ訴訟提起スルニハ其後見人即法定代理人ノ同意ヲ得ルア以テ足レリ是レ民法ニ於テ協議上ノ離婚ニ對シハ特別ニ決定セムニ反シ裁判士ノ離婚ノ場合ニシテ等別殊ノ規定ナシレバナリ是ニイヽ財産ニ照合年齢ニ講師批評を答案者カ第七百七十二條第三項ノ精神解釋上本問ノ場合後見ハ其人及上親族會ノ同意ヲ要セシタル本題當ナリ前號項ニ子カ分家等ニ固本固リ其家ノ去リタル場合ヲ包含セサセ其後見人ノ同意ヲ要セシム分明カ力有生ニシテ

ノヘシ

原山

但書裁判上ノ離婚ノ付大が人事訴訟手続法第三條至無能力者カ婚姻固無效若クハ取消離婚又ハ同居ニ關スル訴訟行為ヲ爲スニハ其法定代理人人保佐人又ハ夫ノ同意ヲ得ルコトヲ要セズアリア以テ未成年者カ裁判上ノ離婚ヲ爲スニ付大ハ其後見人ノ同意ヲ要セシム分明カ力有生ニシテ

亥角仲藏

本問選ニ答フダニ當初ハ先決問題トシテ先フ本問ニ於テ未成年者ノ法律上ノ地位如何ヲ研究シ而シテ後本問ノ如キ場合ニ於テト舉シテ何人ノ同意ヲ要スベヤ論セント欲ス

第一、本問ノ場合ニ於テ未成年者ノ法律上ノ地位如何乎ハ其父祖ト家ト同未成年ノ子カ分家スル亦然タル場合ニ於テハ一家人ノ主タニ自身分離取扱不相
ト同時ニ父母ノ親権ニ服部テアルモノトニテ父祖イ家ニ同居ニシテハ其子
家族カ分家アリシタルトキハ一家ヲ創立シ本家ノ家族タニ地位ヲ失フア而
ハ之新獨立クタル家ノ月主無シ身分ヲ取扱ス體ニ特ニ論アリ若キナシ

民何カ故ニ其父母ノ親權ニ感せ少くヤリ芸ヲ點公量ナリハ一言説明スル事
必要アリト信ス折モ民法八百七十九條に規定ズナ由テ子ハ其家ニ在ル親權
ニ就ス云々ト即シ親權ニ服スニギ子ハ其父母ト家ヲ同フルコトヲ要件ト
セリ茲ニ於テカ若シ未成年ノ子が分家スナシ安ル場合は之於父が最早其父母
ノ親權ニ服スルコトナキ矣當然ノ結果外此何處對職ハ子ハ其父母ト家ヲ同
フルゼナリバナリ

第二　本問ノ場合ニ於ケル未成年ノ子ハ果シテ何人ノ同意ヲ要スルヤ同様ニ要
本余ハ本問ノ場合ニ於ケル未成年ノ子ハ何人ノ同意ヲ要スル者モ大半立
ト信ス其理由左ノ如シ

一、家族カ婚姻ヲナシントスル場合ニ於テ戸主ノ同意ヲ要スルコトハ民法
七百五十條ノ規定スル處ガリ然ビトモ分家ノ戸主ハ一旦戸主タル身分ヲ
取得スル以上ハ本家外戸主ヨリシテ何等ノ拘束ヲ受ク無キアリス故
ニ本家ノ戸主ノ同意ヲ要セス開キノ所指詳矣

二、未成年ノ子が婚姻又ハ協議上萬能婚契夫婦三義其業ニ在ル父母固同意

又種ヲ要シ若シ同意ヲ得ル能ハサ無ドキハ其一方又以後見人及ヒ親族會ノ同
意ヲ得ルコトヲ要ス然ビトモ本問ノ場合ニ於ケル未成年ノ子ハ父母ノ同
意ヲ得ルヲ要セス何トナレハ分家ヲナシタルモノナルフ以テ其父母ト家
庭又異ニスレバナガ眞生を親屬ニ有スル場合ニ於テ出産後又其妻が夫
又三者實際上ノ便宜ヨリシテ反對論ヲ採リテ成ハ父母ノ同意ヲ要スルカ如ク
者無解スルモアヌシモ別居ニニ關シテ何等ノ法律規定ナ無以上ハ何人ノ同
意ヲモ要セスト解者ナルヘカラヌト信説本問出題者ノ意思ハ何人ノ同意
ニ就ク要スルヤト云矣ル漢以テ余ノ答案共或ム其問題ノ範圍外ニ逃ゲルヤノ
觀アリ然レトモ余ハ以上ノ如ク解スルヲ以テ取テ其所信ヲ茲ニ開陳スル
入矣モノナリス其家ニ在ル夫婦ニ就クハ學習院圖

講師批評未成年ノ子カ分家ヲ爲シタル漢以テ父母アルモ父母ト家ヲ同
フセナルヲ以テ婚姻離婚等ノ場合父母ノ同意ヲ要セナルハ答案者ノ意見
ノ如シ然レトモ第七百七十二條第三項ニ依テハ同意ヲ爲スヘキ父母ノア
ラナルモキハ後見人及ヒ親族會ノ同意ヲ得ルヲ要スルヲ明カル

ナルヲ以テ本制ニ基合同権境ヲ規定ニ依ルヲ得ムをセム其理由ヲ説明セテカヘカラス直モニ何人ノ同意ヲ得ルヲ要ニ固モ断定シタルハ不可ナリ

夫カ死亡シ又ハ其家ヲ去リテ子カ家督相續ヲ爲シタル後其イ家セ同寡婦ハ其家ニ在リ夫ヲ迎フルヲ得ヘキヤ如何

本問題ヲ決スルニエハ先ツ婚姻ノ種類並ニ其效力ニ付テ一言セナルヲ得スソハ婚姻ニ凡ソ三種アリト信ス即普通婚姻入夫婚姻嫁養子之ナリ風へ所人ノ間普通婚姻ハ普通ニ夫カ妻ヲ迎フル場合ニシテ世間ノ實際ニ於ク尤モ多々行權ナル者ナリ而シテ其效力トシテ妻ハ夫ノ家ニ入ルヘキ者ナリテ然ニ夫次ハ入夫婚姻ニシテ女戸主カ婚姻ヲナス場合ニシテ此婚姻ノ效力トシテハ夫カ妻ノ家ニ入ルナリトシテ夫婦ノ間ニ於ク尤モ多々行權第三ハ婿養子ニシテ養親カ養子縁組ヲナスモ同時ニ養女ニ結婚セシム者ナリ而シテ此場合ニ於クハ家督ヲ承繼セシムル目的ヲ以テガスオトアリ成ハ軍

ニ女婿トスル場合アリ何レニ夫カ養家ニ入ルキ者ナリニトテ夫婦ノ子供此ノ以外ニ認ムル婚姻ノ種類ナシ然ラバ本問ノ場合か何レニ該當シテ夫婦ハ夫ヲ迎フルコトヲ得ヘキヤ此婚姻ノ種類アリトシテ夫婦ノ子供此ノ外普通婚姻ニヨフヲ夫ヲ迎フルコトヲ得ヘキヤ曰々然ラバ普通婚姻ハ其效力キシテ妻ハ其夫ノ家ニ入ルヘキ者ニシテ本問ノ場合ハ妻ノ家ニ夫ヲ入レンはアル場合ナレハ普通婚姻フナスコトヲ得ス換言スルハ本問ノ場合ニ婦カ婚姻ヲナサン時欲セシ夫家ニ入ラナルヲ得ス問題か他家ミ入ラスシテ婦ノ現在ル家ニ於ク婚姻スルコトヲ得ルキはアレハ普通婚姻ハ本問ノ場合ニ該當セス然フハ余カ第二種トシテ夫婦ヲ迎フル夫婦ノ子供ヘキヤ夫ヲ迎フルコトヲ得ヘキヤ入夫婚姻ハ女戸主夫ヲ迎フルヲ云フ者ニシテ本問ノ場合ニ寡婦ハ女戸主ニ非ヌ何者亡夫ノ遺子家督相續ヲナシテ現ニ女戸主タシニ也故ニ入夫婚姻ムリア夫ヲ迎フルコトヲ得ナルハ毛撫疑ナシ更ニ進シテ女戸主カ婚姻ノ第三種シテ夫婦ヲ迎夫ヲ迎フルヲ云フ者ニシテ本問ノ場合ニ寡婦ハ女戸主ニ夫ヲ迎ケタ夫婦ヲ養育子孫組ヲナシテ此寡婦ハ夫ヲ迎フルコトヲ得ルヤ此點ニ於クハ既倒的ニ夫ヲ迎フルコトヲ得ルトモ又得ストミ解答スルコトヲ得ス先ツ

場合深分御ク之ヲ輸送セタルヘ勞モ其ノ夫婦ニイニ相合へハシテ供給矣
寡婦後親カ其家を現在離ツル場合此場合夫の妻子親組と当事者の夫婦ア
妻子支ナ得コトヲ得ハ御ア寡婦ト夫は其家を迎候カマ永復得失御トオヒ神養
子親組オガキメ空親カ子才兼爲メ相親ア謀ル爲メ爲メ也浦アリ又空子原ルモ
姑妹親爲メ單ニ女婿トナシ爲メ爲メ者アリテ子カ親ノ爲才培養子親組ミテス
如キハ法文上決済クナシ況アルヘキ若ノ者ニ非ス且主少培養子親組ミテ当事者
之一方ナオソ自己ノ母オル寡婦ニ夫ヲ迎フ亦即トラ得ス
寡婦ノ親カ其家モ現存スル場合此場合於斯法其親タル者カ培養子親組
当事者トシテ姑母ア夫ヲ迎フルロトハ得ルハ法文上明ナリ苟モ其制限ニ觸レナル以
ル場合ニ寡婦ノ親カ寡婦ノ爲才培養子才財シ勝カトキハ果シテ相親ヲ目的シ
才培養子ナリヤ第タ單ニ女婿ナルカ余ハ何ビニ無該當セスト信ス然ヒキモ
族族母難トモ妻子ナシスエトヲ得ルハ法文上明ナリ苟モ其制限ニ觸レナル以
止ハ即年長者ヲ養育財ナシテラフ猶シ尊屬附養子合セスコトヲ認得ス等必要ナ
ル制限ニ觸レサカル以才培養子トシテ寡婦ト爲メ宋ヲ迎フルコトヲ得ヘキ者

ト信エテ殊勝モ計テ汝父ハ翁良人也ハ餘也ハオチハ其恭也立ニ同意テ大心爲
要ス故ニ寡婦ノ親現存スルトモ才培養子トオ夫婦ノ爲メオ夫ヲ迎フ歟は以
フ得然シタモ立法論トシテハ此點ニ關スル民法ノ規定也甚タ當ヲ得ルト信ス
世間所謂若後家才ガモタアリテ之等タ婚姻ア夫ヌハ避諱ニ禁止セハ即夫他家
ニ入ヌム可大アルカ如豆ト聯キモ寡婦ハカガル場合ニハ其家ニ實子ナト存スル
故ニ可成他家ニ入ヌテ既知其家ニ於テ夫ヲ迎候訓教スルハ人情ナリ無ルニ謂
ソ存スル時ニ非ラオレハ夫ヲ迎フルヨトヲ得ストスルハ蓋久本都合ナル者エ
シテ立候上何トカ教濟交説ネベキ意圖信義ア重古也又ハ其家ニ實子ナト存スル
講師批評 子カ家督相續ヲ爲シタル後母カ其家ニ夫ヲ迎スルが子ノ爲メ
且家ノ爲メニ利益ナリト云フヘカラニ母ニシテ婚姻ヲ望マハ普通ノ婚姻
ヲ爲シテ夫ヲ家長ムカセ可ナタ若シ他家ニ入ルヲ欲セサレハ分家ヲ爲シ
テ入夫婦烟草爲些モ可付謀致セ民法ノ規定然人情ニ反ス从コトカリキ判斷
テ末段ニ計タル算案宿ナ立法論ハ之更替ニシテ雖モ其他ノ論議甚相當然
テ但政論旨中應當ナ相續財目的也スハ才培養子ナラニ唐突單ニ女婿トシテ

会所何處に事務室を有すかと云々又は親子をセテ家業を承り夫ヲ迎スルヨリ夫婦トモ居る事無ス正當論へ別明妻供給タノ趣フ既而レニ此處場合ニ於ケル妻子承認他ニ家督相続ヲ爲シタル家業ノ子アリ以テ相続ノ目的トニアル母妻子承認シテテ原々女婿ナ所持ト同ヨリ是ヲ察シ客レシナホモソシ且其家業之傳承ノ問題ナリ夫婦トモ居る事無ス正當論へ別明妻供給ハ既而レニ此處場合ニ於ケル妻子承認トナリテ猶其家業アリ以上ハ家督相続後月主タク子ヨリ見レハ開多クノ場合共ニテ妻カ寡婦トナル原因夫カ死亡シ又ハ其家ヲ去リタル場合ナリ而シテ之等ノ場合ニ于カ家督相続ヲナシタガトキニ於テ子が爲ニハ併タニ妻カ寡婦トナリテ猶其家業アリ以上ハ家督相続後月主タク子ヨリ見レハ開ニ家業タリ之レ七百三十二條ノ明規スル所ナリ合ニヘ開示ス實不外乎有無ハ然リ而シテ已ニ其家ニアリテ月主を家族タク以上ハ婚姻アリスニヘ月主の開意ヲ得ハ之ヲ定ムシトテ得ヘシ之レ七百五十條ヘ裏ム法文ヘ之ヲ署規シ給て點ヲ候ラ空氣ナシモ夫モ夫モトテ月主カ其權利ヲ行ス故ト體ヘ少シトモニ於テ之ニ對シテ親權ヲ行フ者又ハ後見人タル者又ルトキハ其者カ之ニ同意フナシ然

ラナルトキハ親族會之ヲ行フハ元ヨリ七百五十一條ノ明規論ヲ待タナル所ナリ
ナリテ之を實行スル事ニ付キ夫婦トモ居る事無ス正當論へ別明妻供給トモ居る事ナリ
以上ハ吾人ノ實権說ヲ證スヘキ法律上之理由ナリ然ルニ之ヲ實際ヨリ見レハ
如何已ニ法律カ吾人ノ實権說を證明スル以上ハ實際上ノ見地ハ必要ナキカ加
シト雖猶之ヲ完璧然テシヌズカ爲ニハ強テ之ノ廢スルアリ要セスト信ス而シテ
又問題カ實際ト必要的ニ實権セシ親族的問題タレハナリ士大同亦之實
思フニ妙論ヲ起ユル幾干大ナル婚嫁女カ夫ヲ迎ヘテ年ヲ問スルコト少ナルニ
一宗ノ婚姻ハ遂ニ夫ヲシテ家ヲ去ルノ止ムナカラシメ又ハ不時ノ疾病ニヨリ
テ夫ヘ死亡スル迄ニタルトキニ形見ノ愛兒ハ幸ニ其後ア受タルニ足列ス一
家ノ繼立ハ益支ガキ方如シ然而トモ離別テ離年ノ寡婦ア見レハ孤獨一生ヲ終
ラシメタル假テ之之文法ア強ニ然處ドセハ法ハ人情ア成程ニ限局スルモノナリ
シテ當ヲ得タル者人を離済ヘ対テニ爾村之家ニアリテ夫其家ノ繼立ハ子ア
娘ヲ夫ガシ本計ハ差支ナカルヘキ夫其子ア保護取カ其家人懷先ア歎モアリ却
テ寡婦來ル母弟爲兩夫又迎ヘテ其子ア建スル繼父と實母及夫ニ相和ゾ子ア

保護及家入繁榮實圖えシ云ルハ甚キ實際ニ過無少父多種才方盡ニ於外人情ニ通
吾シ社會ニ事情ニ至致スルモノト云夫子云之也我國舊事ノ慣習ニ屬アソ之列
即メ寧アオルハ吾人ノ鄰間ニ於テモ屬目擊シ所大丈而就外民謹立於ナモ特
ニ之ヲ許シテルノ明文又見某ト應又別ニ其禁止的條文對應カ第ト雖七百三十
工能及七百五十能ハ明並之然積極的解釋ヲ察ヘテ餘リア更而シテ又女戸主は
對次ヲ入夫婚姻ヲ認メタ川七百三十九條ノ規定ヲ見ル者之本積極既か推スニ
餘リアガ應ハ茲ニ夫之妻也來也夫婦也妻也夫也妻也不即入妻隸ニセシ
之ニ吾人積極論ノ要旨廿大略也假設女夫モ既ニ夫年又開大氣ニシム可也夫
又同醫師批評ノ第七百五十五條ノ家族が婚姻認為スニ付月主ノ同意ヲ要スル旨
ハ本規定ニ依テ家族ノ月主ヲ同意ヲ傳テ婚姻認為スニ得心キゴトハ御ガ六
歳母男ト離宅家族カ戸主ノ同意ヲ得テ夫ヲ其家裏迎エテ東得ヘキゴトハ同意
既ニノ規定セガ所ナリ又後段論旨ノ如本體習メルコトハ開カガル所がルノ
事ニミナラス假ニ之アリストルモ第七百八十八條ハ之ヲ改メタルモノト云ハ
シテオルヤカルモ不當也付テハ既ニノ前節ノ第十一則ノ相類似マ引カセシ前文

行為ヲ實行スルヨトテ謂ジ然レド尙此行爲ハ日日之ヲ反復候由スルヨリナリ要
者スシテ唯何時タリトテ隨意ニテ爲以慢ヘキノ狀態ニ存スルガ以列足レリ
トス例ヘ貨物ヲ蓄積スル倉庫ノ健ヲ所有スルガ如シ又 Corpse ハ占在主物
件トノ直接ノ觸接ヲ必要トセザルヲ以テ奴隸家子等ヲ以テ代表セシムルヨト
ヲ得第二ノ元素タル *animus* ハ物件ヲ以テ己ノ所有ニ属スルモト確信ヲ自
ラ其所有主ト爲スノ意思ナリ是ヲ以テ物件上ニ施ス所ノ行爲武主人タル名義
ヲ以テシ所有主トシテ行動スルヨリナラ要ス故ニ物件上他人ノ優等ナル權利ヲ
認ムルモノ例ヘ人物件ノ寄託ヲ受ケタル者家庭ヲ質借シタル者ノ如キハ取締
ナル物件ノ抑留者ニシテ占有若タルリ得ス *animus* ハ Corpse 也異ナリ物ノ占有
者自身ニ附隨スルカ故ニ占有ハ他人ノ Corpse フ義リテ得取スルヨリス得ルモ
決シテ自己以外ノ *animus* ラ以テ之ヲ得ル能ハス故ニ奴隸家子タリトモ主人家
父之 *animus* ヒ代ルニ體ハス又狂人人如キ寡居夫者ハ *animus* ハ有天賦能ハス
物件ノ占有ヲ得シ欲セハ此兩元素ノ併立ヲ要シ其二ラ缺クハ勿ラス Corpse
ハ於テハ現ニ物件ト共ニ有形上觸接ヲシツ在ルタ取ハ物件ノ其事有アルルキ

狀體を在處ヲ以テ足りリ未然而然カ *animus* 為於又占有者ノ或る物件ヲ拾取
リ者自己ノ占有ト爲者ニ在ル或ニ第三者ノ自己ノ所有不外物件又以之占有者
ノ爲スニ己ノ *animus* フ讓與スルノ意ヲ含蓄セル法律行爲即チ正當理由(Reason)ニ因リ占有ヲ得タバト也ニ於テ存在實ニモト看做シモノトス此正當理由
由トテ賣買贈與遺贈等ヲ指シ開スル所ハ其當時ニ於テ舊占有者が自己ノ *animus*
ヲ讓與スルコトニ在ルト新占有者ニ所有權ヲ得取スルノ意思ルタムトニ計
之果シテ新占有若ク所有權ヲ得タバ否ケアフ間ハ斯裏ニ之ヲ得シトスルノ其
意思ノ存在スルトキハ之ヲ以テ占有ヲ得ル無足輕也人道スル謂義也。謂義
占有ノ喪失ハ又兩元素ノ一成ニ兩資共ニ消失ニシテ起因モ生トス *Corpus*
及ヒ *animus* 兩元素ノ消失物件ノ破滅或爾ハ占有主カ既ニ失之ヲ他人ニ讓與不
可トキニ現ハバ既モノニシテ單ニ *animus* の消失ナ占有者カ物件ニ對シ主人タ
ゲノ狀態ヲ放棄シテ何トキ例ハ物件ヲ他人ニ讓與シタル後内ホ寄託者借家
者ノ名ヲ以テ之ヲ抑留不許ナシニ在ル又署ニ *Corpus* の消失大物件ノ他人ニ掠
奪キラ智オル大キノ如然然然モキ或損失ニ於テ *Corpus* ノモノ消失ニ因リ占有要

失ハス *animus* 一箇ニ據リ之ヲ保存スルコトアリ例へハ奴隸又ハ番人ヲ以テ
守ラシムル家屋ニ於テ其奴隸又ハ番人ノ之ヲ放棄シタルノ事實ニ因リ占有ヲ
失フコトナキカ如シ然レトモ第三者ノ之ヲ占領スルニ及ヒテ始メテ占有ヲ失
フモノトシタルカ其後占有者第三者ノ占領ヲ知リタル後之ヲ驅逐セシムラ放
棄スルニ非サレハ占有ヲ失フコトナシト爲シタリ此規則ハ初メ羅馬法ニ於テ
plures hiberni et actives ト名クラビ冬期又ハ夏期ノ間ノミ使用セラル牧場ノ土
地ニ於テ採用セラタルカ共和時代ノ末ニ至リテ伊太利ニ於テハ小耕作ハ漸次
消滅シ大所有ト爲リ私人及ヒ市街等アベナン(Avenen)山ノ南側ニ廣大ナル牧場
ヲ有セシナ伊太利ノ氣候ノ冬期ノ季候ヲ運ビ獸群ヲ移住セシムサルトカ
ラナルヲ以テ一處ヨリ他處ニ移ルノ間若シ占有ノ權限セサルセリトキ古有
者ハ容易ニ篡奪者ノ爲ニニ古價セラルノ危険アリタガヨリ遂ニ此等ノ土地ハ
animus ノミヲ以テ其占有ヲ保存スルコトト爲シ其後數時時代ノ頃ニハ此除外
クリシ規則ヘ一般ニ不適用シ適用セラルルヒ及ヒ吸血鬼族ノ威テ國體セラル

植物モノの使用不許可無體物半應用ニシテラ常キメト論決ニ體ヲ地役權相續權古有ア問題ト爲ルヲ容ナリシモ理論上此ノ如キ區別ハ鮮明シカラナル所ニシテ例ヘ小地役權ニ於テ公所有權ニ於ケルト同シテ有體物主ニ實行スヘキ權ニシテ或ハ之ヲ通過シ或ハ汲水シ或ハ蓄耕ヲ取スル等現ニ直接接觸ヲ爲スノ行爲タルヲ以テ恰モ此等ノ權利ヲ占有スルカ如シ其他相續權ニ於テモ亦同一ノ名アリ是ヲ以テ推セバ此等權利ノ所有權ナ均シタ古有又目的タルベキナ疑フハカラナルモ羅馬人ノ論理此出ヲアリセカ「ダレトドシハ達セ地役權ノ占有タダヘキヲ認知シ之ヲ以テ單占有^{Simple Possession}ナム名義ヲ下シ Interdiction ナル訴權ヲ以テ之ヲ保護スル終リタリ相續權ノ關係ハ當初ニ於テ市民法ナ其占有ノ目的タルヲ許シタルモ相續權ヲ以テ無體物ト爲シタル以來之ヲ排斥シタリ又相續權ニ於テハ超ニテ占有ト爲次ヘ漸次ントシテ看做サレタルコトナシ」

第三章 所有權得取ノ方法

所有權得取ノ方法トハ所有權ヲ得セシムヘキ法律行為所謂ノ羅馬法ニ於テ數多ノ方法アリ之ヲ大別シテ(1)市民法或ハ通民法ノ得取方法トヤ其唯リ羅馬公民等ノミ應用スベキカ或ハ何人ノリトモ應用不許可ニ從ヒ立テタル區別立テヨモ非公民ノ消失後ノ復タ其目的ナシ(2)根元又ハ分レタル方法トハ物件ノ所有ハ何人セモ屬セサリシト既ニ屬シオリシトニ從ヒ立テキモ然ナ異面ヲノ根元ノ方法ハ先占(Ocupatio)ミニシテ他ノ方法ノ皆分ヒタリ也ノオリ(3)新舊兩所有者ノ間意思ノ合同アリタルト否トニ從ヒ隨意又ハ不隨意ノ方法此ハ之ヲ分ツモノナリ(4)普通名義又ハ各別名義ノ得取方法トハ其素産ノ全部又や其幾部分タル名ヲ以テスルト物權各箇ヲ指名シタクトニ從ヒ立テタル區別方ノ之ヨリ各自諸種ノ方法ニ就テ陳述セン

第一節 先占(Ocupatio)

先占とは私ノ所有ト爲ルニキモノニテモノ云々從來何公テモ屬ナズ物權ヲ占有シタルニ因リ其所有權得取モノナリ進化シ名前社會事務オヤ先占古用物權

機タル是古昔時代ニ在リテハノ重要ナル得取レ泉源タリシ蓋シ古代ソ羅馬人ハ故國人ノ所有物(Bestellings)ハ之ヲ以テ何人公等屬セタルモ少ト帶機シ其略取ヲ説明スルニ先占ヲ以テシタリ戰時ニ在リテ軍隊ノ掠取セノ物品土地ノ如キハ人民ニ屬シ一兵卒ハ唯格闘シテ得タル物品又ハ隠匿シタル物品ヲ得ルモノトセリ

戰爭ニ因ル先占(Ocupatio bellicis)ノ外實際ニ於テ現ハルルモ少ラ屢無セシム漁釣ニ於テ得タル江河ソ魚特靈ニ於テ捕ヘタル野獸飛禽ソ如キ無主物ヲ古領シタルトキニ於テハ即チ先占ニ因リ所有權ヲ得取スルモノトス然ニテ其奔逃スルニ於テハ恰モ逃走シタル捕虜ノ如ク之ニ對スル權利ハ全然消滅ス唯有主ソ衆畜ニ付クハ先占ノ規則ヲ適用スルヲ得ス其他海中ニ現出シタル島海濱ニ發見スル貝類ノ如キハ皆先占ノ目的物タリ是武又ハ依リテ之を逮シテ其不定ノ間地中ニ埋没シ所有主ノ知レナル財寶ハ所謂埋藏物(Besitzes)ニシテ其發見者ニ屬スヘキカノ議論アリ然レトモ「アドラー」之義帝ハ(1)自己ノ土地ニ於テ財寶ヲ發見シタル者は其全部ヲ取リ(2)偶然他人ヲ

所有地ニ於テ發見シタル者ハ一筆ヲ發見人ニ歸名テ半ヲ土地所有者ニ歸シ
(3)附領地或其宗族の土地ニ發見シタルトキハ其財寶ハ全部ヲ發見者ニ歸シ
「キコトア合セヌ合異ニ」
未定

第二節 「マンシパンシオ」(Mancipatio)

「マンシパンシオ」ハ賣買ノ虛式ニシテ賣買者タル當事者二人證人五名及ヒ釋ヲ持テ所ノ「リブリベニス」(Libriponit)ナル一人ノ列座スルヲ要不此式ヲ實行スル者ハ得取者ハ手ヲ以テ物ヲ觸ヒテ以此物人市民法元依老子ニ屬スルロホフ確言證子ハ今銅及ヒ銅程ニ依リ之ヲ得タルモノハリ大抵語ヲ鄭重ニ宣言シ終ニシテ銅ノ地金(金)ヲ以テ釋ヲ打ス以テ之ヲ代價元代者ヒシ久遠與者ニ付典ス而シテ讓與者ニ取シネズ又ノ賣便益例ヲ以テ得取者ニ同當次タルヨリ本ヲ承ヌモノナリ此或ニ列スバ者ニ賣成年(16歳)以上羅馬公民タリヲ必要ス又物件ノ所有權ハ此種式ノ終了ト同時ニ始メテ被轉シ久遠與者ニ付スハ惟々此ノ種類を申す

「マニシパンシオ」爲之ノ別名也「マニシヤイゼオ」之目的ト爲形物ハ現場

開拓者賣買者ニ成スハキ開拓者所有權受取ノ方法先占

「是存スルヲ要ス尙ト以テ得取者ハ自ラ手ヲ以テ之を觸ル事少無
か夫然成トモ別利ニシテ」時後契ハ不動産ニ對シテハ此ノ如キ嚴密ナルコトヲ
請來セシムシテ其讓賣物タク土地上ニ於テ儀式ヲ舉行タル事少無必要但是斯(同)
當事者雙方ハ古代法律ノ規則ト以テ必又自身武ニ列シ代表者ヲ取リセシム人
カシメ何トナレハ得取者ハ是式ハ言句也從シ自己ノ爲謀而傳取以單言所ナアル
ヘカラズ又讓與者ハ他人ノ名義ヲ以テ讓與ナ承諾シ得取者ノ宣言ニ同意ス故
コト能ハチシハナリ(3)當事者雙方ハ共山市民法ニ從ヒテ所有權ノ有無並其能
力アリナ必トス(ヤンジバシオハ所有權ノ得失ヲ目的ト莫ルカ誠ニ當事者ハ
商事權ヲ有スルヲ必要コス(4)「マンジバシオニ於テハ賣買」期限又ハ條件ヲ附
帶スルヲ許ナス何トナレハ其宣言ハ現時ニシテ確定シタル權利ノ認定ナレハ
ナリ

此等ノ形式ハ頗ル奇異ノ觀フ呈シ一虛構ナル比喩ヨリ成立スル如キ當初
上於テニ實際ニ賣買方法タリ該テ示スモノナラ蓋シ式中五火ノ詩人ハ當事者

同意思カ隨意ナリシト契約ノ公然タルヨリノ權證スルモノニシテ其他特押

者(古羅(アラ)銅片銅幣)來古未だ貨幣ノ存セラフシ時代ニ於ケル賣買之物品交
換ノ狀ヲ呈リ物品ノ賣取者方實際ニ銅ス重量ヲ計リタバセノヘニシテ持押者カ
其重量及セ品質ノ正確ナル函檢以降所ナラ更正又復メナリ後世貨幣ノ政府ニ
由主鑄造モ可也及モ持押者私有權者銅片鑄賣用土其價值ヲ失ヒシキ儀式
上例ホシテ保存シナシテ(アラ)ノシテ(アラ)ノシテ(アラ)ノシテ(アラ)ノシテ
マンシバシオハ羅馬帝國ノ末ニハ已ニ消失シタルヲ以テ「ジヌチニア」帝ノ法
律ハ之ニ論及セス(アラ)ノシテ(アラ)ノシテ(アラ)ノシテ(アラ)ノシテ
(アラ)ノシテ(アラ)ノシテ(アラ)ノシテ(アラ)ノシテ(アラ)ノシテ(アラ)ノシテ
(アラ)ノシテ(アラ)ノシテ(アラ)ノシテ(アラ)ノシテ(アラ)ノシテ(アラ)ノシテ
是レ第一種ノ訴訟ノ據似ニシテ讓賣之物品ノ所有權ヲ追認到官ノ前ニ請求ス
ルノ儀式ガリ物品ノ能賣ヲ受ケシムトスル者ハ先ヌ手ヲ取フニテ胸に左掌アレハ
言句ニ從ヒ物品ハ市民法ニ從ヒトヨリ財產スルトテ賣官書ニセシモヘニシス者シ實際
ノ訴訟ナレハ對手ハ之ニ反駁スヘキモインジレーヌ・エ・シオ(En jure cesso)ニ於
テハ抗駁ノ要務アリテ抗駁モヘニ思ヒ以テ告官ハ讓與者ノ目白ト爲シ物品

又復取者ニ賜テイナリ此方洋ハ奴隸解放及モ黒人之釋放ノ為ニ應用シシムタ
ハ「引渡」也或キ名呼ナ如シ又謂大ヘモキトノソシヨーナシタト(19. Title Grant) 云々
In jure ostendit ト於テハ法官ノ職ニ其目的タル物品ヲ提出シテナシヘガラスル事無
キ條件ハ財產ニ付シヘ著シモ因難ナシタル不動產ニ於テハヘモ異ナリ發轉スル
コト能ヘヌイア以テ法官及ト當事者ハ自ラ其存立モ申場所ニ付シナシ(カク
ナルノ煩勞アリ是フ以テ不動產ニ於テハ其一片ヲ持來リ法官ノ前ニ定式ヲ行
フヲ以テ足レント爲シタルカ此省略方法ハ又遂ニ動產ニモ適用セラレタリ又
In iure ostendit ト於テハ「マンンバシオニ於ケルト同シク決シフ代表者ヲ用フルア
許文也(ウカシテ)羅馬帝國ノ末ニヘヨリ當代カラモヤニ及シテナシセキシ帝へ起
In his considerat^e 其適用區域ハ「マンンバシオヨリモ廣漠ニシテ Res Municipi 或ハ Res
nei municipi ナ區別ナク又有體物無體物別タス是ヲ以テ Res Municipi ナ向テハ
Municipio 又 Res loci municipi ナ向テハ引渡シノ重用ヲ爲シタリ唯 Res loci municipi
ナシノ無體物ナシトモ例ハ收賞權及ト都市ノ地位權ニ於テハ In iure ostendit
ミ其效用ニ即浦當事者吉米ヌ得斯ル方法中選擇シガヨトヲ得シ場合テハ

In iure ostendit ト法官ノ關係ヲ要スルヲ以テ煩雜ノ嫌ケラ當事者ム之ヲ避ケ他ノ方
法ア取ルヲ常トセシ In iure ostendit も亦帝國末宋ニハ廢止シ更ヒユヌ事也アシ時
代ニハ已ニ存在セツラキ事非曲ヘ論得ナリヨリテ皆テ々皆々其日印跡者ハ退
キシテシテ引渡シノ由始ハ五常縣山ノ宣音也シテ此を基ニ以テ思ムヘシ常縣
城大山也モテ

第四節 引渡(Traditio)

引渡シノ謂也(Traditio) 云謂ノ言也ニモ五常縣山(19. Title Grant)ナシ
物件ヲ交付スル有形的ノ行為ヲ謂フ之ヲ遺約タル謂古有シ更付ニシテ其體者
(Corpus)ト心素(Animus)ト共ニ有形物ヲ他人ニ付與スルモノナリ故ニ單ニ謂之
ノミテ以テスル物件ヲ引渡シノ行爲ヲ作ルヲ事之テ空虚引渡(Title Grant)
ト爲シ決シテ所有權ノ移轉ヲ併シコトナシシテセキト以テ In iure ostendit
明示ハ物件ヲ保有スル倉庫ノ變ノ交付(Title Transfer)ニ依リ或ノ既に押

物件側へハ借託ニ於ケル點ニ心素ノ附帶を除キ引渡ヲ爲シテ且寄託契
ヲ返付シ更ニ其引渡受取をダラ要セス(Debetum)其猶子ニ置キシ事也 (L'assunto) 但
引渡ニ於ケル第二ノ心素トシテ「一方ヨリ之譲與、又他ノ意思、他方ヨリ歸之之是
得取スルノ意思ヲ要ス既雙方ノ意思當アシシガシ也」(Injuria causa) 其他ノ陳述
的得取ノ方法ニ於ケル等シニ存在スルモ「アンシバナオ」及ヒ「ロジロセシ」ニ於
之ヲ當事者間意思合同ノ開白ナシ得取者カ高聲モ市民法ニ舊ニ所有權を有リ
宣言シ誰與者次之ニ服從スルヲ以テ確實ナリト此之ニ反シテ引渡ニ於ケル當
事者ノ意思右兩方法ノ如ク有形の明カナリスと雖モ其讓與得取ノ意思前後
未存大カドヘカヌ而シテ引渡イ單ニ空虛捏留(Plata空氣留)ナシ歎々感興
與ナルカフ區別スルニ引渡ニ先スル所ノ行爲ニシテ正當理由(Justa causa)ナル
モノアリ而シテ引渡ハ正當理由ノ實行タルニ在リ是ヲ以テ之ヲ觀レハ正當理
由ハ或賣買交換取贈與其他ノ義務タルコトヲ得ヘク若シ其目的物件ノ所
有者ニシテ物件ノ所有權ヲ移轉スルホシテ承諾スル事例ハ現存ノ所有主上將
來ノ所有主よりノ間ニ不附所有權ノ移轉ヲ實行セシムハ其法律上之關係ヲ生シ又

所有權ノ移轉テシテ實行サヘタリトモ此書例由來爲收セテナリ之又約當四十
ハ羅馬法ニ於テハ近世法幾ニ通之所有權之移動證據ニ契約書因ニノ成立セ
テ引渡モ因リテ始成之始成因ル為不外乎實物之交付也中古以來之耕田
地内ニ有權者之移轉ノ實物之交付也即テ耕者之耕田地内ニ有權者之移轉ノ
事例也

第五節 時效 (Prescriptio longi temporis)

(A) 時效 (Prescriptio longi temporis) 一、イタヤ法上之時效者、即テ一定年月間一定ノ條件ニ從ヒテ爲終タル占
時效トハ sua opere 即テ使用ニ因リ得取スルノ義主シテ既モ才「鋼版法」ノ時效
ヨリ應用セラレタル占ニシテ一定年月間一定ノ條件ニ從ヒテ爲終タル占
有ニ因リ所有權ヲ得取スルノ方法ナリ既ニ吾人ノ知べ如ヒ「鋼版法」云者又異
論ナル引渡ヲ以テ其所有權ヲ移スコト能ガス市民法ニ於テ然之又謂ナシ
又唯法官ハ之ヲ以テ物件ヲ賃借中ノモノトシ In hanc habeantur 保証ス前文主文所
カ若シ此方法ニ依リ讓與サレタル物件ノ時效在規則ニ從吾所有權スル件夫
ハ市民法ニ於テ達ニ其所有權ヲ得取スルモ主文又平當理由(Justa causa)及ヒ
書寫(Dicto fidei)ヲ以テ物件ノ讓與ヲ蒙ル事例者ナシ又年期ノ所有權ヲ非

ナリシ時ニ於テ譲受者が直チニ所有主ト爲ル古ト能ニテアル乎明カニシテ何ドナレバ何人ト雖モ己ノ所有セナルモナラ人主與ナル事當異サレバ力も然ジトモ一定ノ時間占有ノ後時效ヲ以テ所有權ヲ得取ヌ第二ノ場合ニ於テム時效ハ儀式的ノ所有權ノ移轉方法が必要トスル煩苦ヲ避タルヲ得セシム市民法ノ過嚴ナル原則ヲ補正スルコト得セシム然レドモ第二ノ場合ニ於テム候ヤ之ニ異ナリ真ノ所有主ハ不知ノ間ニ其權利ヲ侵害セラルルソ以テ時效ハ益奪ノ異ト爲リ其存在スル理由ヲ辯明スルコト難キカ如キノ外觀アレドモ此第二ノ場合ノミハ「ジユスチニアン」ノ法律上ニ存シ又近世ノ法律官之ヲ採取シ法律上最重要ナル得取方法ノ一トシテ崇信セラルルハ他ニ理由ノ存スレハナリ蓋シ上說セル如ク一ノ所有主ニシテ不知ノ間ニ物件ノ占有ヲ喪失シナカラ必要ナル時間内ニ之ヲ請求セナルハ異常ノ形勢ノ之ヲ幫助スルニ非ナレハ見ルヘカラナル雖有ノ例ニシテ而モ之ニ因リ其所有ヲ喪失スルハ時效ヲ中断スヘキ時期内ニ於テ之カ手段ト爲ラズ遂ニ時效ヲ完遂シムル過怠ヲ責ム自ラ之ヲ負ムナルヘカラス且ヤ此ノ如キ所有主ニシテ正當ノ方法ヲ以テ占有ヲ持外觀所有主

トシフ十分過載キル年月ノ間之ヲ享有シタル者ニ向テ承認ノ間得取ヲ請求セシムハ公正本位理論ノ容アル所ナリ若ダ然ラストセシカ占有權ハ平譲ニ成立スルヨリ能テス當久訴訟問題ト爲メ社會ノ平和ヲ達成セシム加之時效「又異正ノ所有者ヲシテ其權利ヲ職明スルニ必要ナガ證據ヲ得易カラシム何トナレハ既往ニ過リ一所有者ノ正確ナル權利ヲ有シタルイ證據ヲ歷舉スルノ第ノノ省キ正當理由ニ因テ物件ヲ得取シ一當時日間之ヲ占有シコトノ證據ヲ以テ所有權ヲ確定ス故ニ時效ノ所有權ノ證據トシテ便益ヲ與フゾコト恰モ上文陳述セル占有ニ於ケバト同ニ之趣アリ新セラムハ證據ニ付セヨ此時效ノ上說セル第二ノ場合即ち譲與者ノ所有主ニ非ナリシトキニ於テ時效ノ適用アリハ「正當理由」(Good Cause)ヲ以テ占有ヲ得タムコトニ譲受者ハ善意(Bona Fide)大失却ス(子)ニ定時日間占有ノ證據固く物件ノ時效ヲ受者新時コトノ四箇全條件不必要ト悉得ナム又甚々其間過載過度ニ及ベ證據難シ道義亦難到セ

(一) 正當理由(Good Cause)ニ其當理由トテ物件並有形的才ハ交付以外ノ事故テ被占有ノ権取引等項又然れど元本物之モ先手に譲り在法律行為ナリ此法律行

爲トハ賣買贈與、嫁賣、賄走、遺贈、判決等シテ、ア其他所有権轉取シ惹起フ包含スルレ
ソニ法外引渡シ、或ク解ト其趣ガ開シテ、ス即時效を失ラム必以先ツ物件ヲ交
付シタル事候ヲ想像セシメ、若シ其間或障礙ナクシム所有權ハ直チニ移歸シタ
ベモハナレバナキ是、是以テ使用貸借等、託賣等情ノ如キ所有權名轉フ意ソラム
テ、ソ久ニ於テ、尼當理由ヲ成スコト協ハス。

(二) 善意(Bona fide)。善意トハ誤謬ニシテ得取者カ自ラ所有主ト爲ケニト、得
ハバ、條件ニテ、物件ヲ得取シタルト思惟シタル誤謬ノ信用ニ在リ此誤謬ハ讓
與者ノ物件所有主タラナリシニ所有主ダント信シテ、其讓與ノ能力ナカラン
ニ之アリ。信シタルニ因ルモノニシテ真正ナル情實ノ不知ニ在リ、而シテ不
知ナシモ占有有時、於テ其讓與者カ其所有權ヲ得タルモ、トハ論シ成ハ古有後
讓與者ノ無能力者タリシナ様見スルモ時效イ経過ニ放棄ヲ生ハセコトナシ。

雜報

○最近判例要旨彙報
九六 指名債權ノ讓渡ト確定日附アル證書、指名債權ノ債務者カ一旦債權
讓渡ノ通知ヲ受ケ若クハ之ヲ承諾スルトキハ確定日附アル證書ノ有無ニ拘ハ
ラス讓受人ト自己トノ間ニ債務關係存立スルヲ以フ他、同一ノ債權ヲ主張ス
ル者アラハ之ヲ排斥スルノ權利ヲ有ス(大審院明治三十六年(大正六年)四月十八日第
一回事)

九七 廉價自由ノ舊慣。嫡子相續又ハ嫡系承祖ノ相續ハ我邦古來普通ノ慣
例ナリト雖モ明治五年月錯法改正施行以前ニ在リテハ士族以上ハ帝制奉民ニ
至リテハ一家繼持上其位ノ事由ニ因ラ嫡子又ハ嫡孫ヲ差指キ他ノ卑屬親等フ
以テ家督相續人ト爲シ又ハ家督相續ヲ爲シシムルガ如キハニテ後相續人ノ自
由ニ在リテ親權ノ協議若クハ官廳ノ許可ヲ必要下スルカ如キ法度又ハ信行ア
ルコトナシ(同明治三十五年(大正六年)三月十四日第一回事)

九八、未成立ノ會社ノ爲メニスル行爲
スル契約ヘ其會社ノ成立ヲ條件ト爲シタル契約テ外才モ而シテ斯ル場合ニハ
其利益ヲ享受スヘキ第三者ハ其契約當時必シモ現存スルコトアリ也。斯ル時
十五年(大正六年)三月十三日第一民事事務部判決。文部省
明治三十六年三月三十日第一民事事務部判決。文部省
九九、不拂込ノ株式ノ所有者。商法第百五十三條第一項ハ會社共同沫集百
五十二條ニ定タル手續ヲ認ミタルモ株主カ株金人拂込ヲ爲社ナムトキハ株
主ヲシテ會社ノ利益ノ爲メニ其株式ヲ失ハシメ而シテ會社ハ其各讓渡人ニ對
シ拂込ノ催告ヲ爲シ最先ノ拂込者ニ其株式ヲ取得セシノ若シ其各讓渡人カ拂
込ヲ爲サルトキハ之ヲ競賣ニ付スル目的ヲ以テ一時之ニ取得シテモ之ノ解
釋スルヲ相當ト。斯(請求事件明治三十五年大正六年)三月二十八日第一民事事務部判決。文部省
商法第百五十三條ノ規定ハ拂込ノ義務ヲ怠リタル株主ニ對スル制裁ナガリ以
フ其株式ハ當然會社ニ歸屬スルモノトス故ニ競賣ノ結果還納金額ヲ控除シテ
餘利ヲ生シタル場合ニ於テ會社カ其金額ヲ利得スルハ畢竟法律ノ規定ニ因ル
モノナレハ之ヲ目シテ不得利得ト謂フ。得ス(請求事件明治三十五年大正六年)三月二十八日第一民事事務部判決。文部省

第十六民事事務部判決

一〇〇、新株募集中株金拂込ノ拒絶。株式會社カ資本ヲ増加シカニ方リ總
株數ノ引受ナキ場合ニ於テハ會社ハ豫定ノ資金ヲ得ル能ヘス體ノ豫定ノ目的
ヲ達スルヲ得サルニ因リ株主モ亦豫定ノ利益配當ヲ得ルノ理ナキニ至ルヲ以
テ既ニ引受ヲ爲シタル株主ニ於テモ其拂込ヲ拒絶スルノ權利ヲ有スルモイト
(各明治三十六年大正四年九月二十九日第一民事事務部判決。文部省
斯(請求事件明治三十六年大正四年九月二十九日第一民事事務部判決。文部省
一〇一、訴訟進行中ニ於ケル債權讓渡ノ通知。債權ノ讓渡ニ於テノ債務者
ヲ承諾若クハ通知ナルモノハ權利ノ行使ニ關スル要件ニ外ナラシテ其成立
ニ關スルモノニ非ナレハ縱令起訴ノ當時ニ於テハ未タ債務者ノ承諾若クハ通知
知アラスシテ訴訟進行中讓渡ノ通知アリタリトスルモ裁判所ハ其判決當時ノ
情態ニ依リ債務者ニ對シ敗訴ヲ言渡スヘキモノトス(各明治三十六年大正六年)三
十六年三月十日第一民事事務部判決。文部省
一〇二、訴訟行為追認ノ效力。後見人カ親族會ノ同意ヲ得シテ被後見人
ノ爲メニ訴訟ヲ提起シタルモ第二審ニ至リ親族會ノ追認ヲ受ケタリトキハ既

柱ノ欠缺ハ之カ爲メニ補正セラレ其訴訟行爲小當初ニ通リテ有效ナリト
(同明治三十六年四月二十五日第一民事裁判所判決)

一〇三 戰賣法ニ依ル再就賣ト不足額請求權者 戰賣法ニ依ル戦賣ニ於テ

前ノ競落人カ民事訴訟法第六百八十八條末項ノ命ス^レ負擔義務ヲ履行セタル
トキハ戦賣法第二十七條ノ規定ニ於ケル利害關係人ハ該競落人ニ對シ強制執行ヲ
行フ爲ス爲メ直接ニ訴フ提起シ得ヘキモノトス(同明治三十五年オ)第六百六十
七事件明治三十六年三月七日第一民事部判決)

一〇四 共犯ト通謀^レ 或者カ犯罪ヲ行フノ事實ヲ知リ他人カ其犯罪行爲ニ
干與シタルトキハ即チ其犯ノ關係ヲ生ス隨テ必スシモ其共犯者ノ間ニ犯罪ヲ
行フニ付キ通謀ノ事實アリタルコトヲ要セス(同明治三十六年三月十
三日第二判)

一〇五 犯固ト其方法 刑法第三百九十條ノ犯固トハ爲言其他態ヲノ方法
ヲ以テ人ヲ錯誤ニ陥ラシムル謂ナリトス隨テ其方法ニ何等ノ限定アルコト
ナシ(同明治三十六年八月二十三日第一民事部宣告)

(注 意) 校外生月謝納付ノ際ハ必ず本票ヲ切抜キ居所、氏名及爲替書號、金額、並ニ月謝ノ月

但三十六年度高等科 月分月謝

爲替書號(

一金

納付書

右納付候也 居所

月 日

和佛法律學校會計局御中

明治三十六年

和佛法律學校會計局御中

但三十六年度高等科 月分月謝

右納付候也 居所

月 日

和佛法律學校會計局御中

法學志林

毎月一回十五日發行
被友生徒校生二限
一册販賣額共金九錢

第四十三號

五月十五日發行

明治三十六年五月三十日印刷
(定價金貳拾五錢)

志林

明治三十六年五月卅一日發行
法學博士 楠山義次郎

集論

法學博士 楠山義次郎

秋原敬之

印刷者

東京市牛込區牛込北町十番地

小宮山信好

印刷所

東京市芝園西久保光明町十一番地

金子活版所

東京市麹町區富士見町六丁目十六番地

發行所

發行所 司法省

和佛法律學校

(電話番號百七十四番)

和佛法律學校

(明治三十六年十一月四日第三種郵便物證書
准許證第百三十五號)

(明治三十六年五月十六日十八日廿廿一日廿三廿五日廿六日廿七日廿八日廿九日三十日施行)

解疑

法學士 国代律雄

○履行期限前債務者ノ責ニ關スヘキ事由ニ因ル而

行不能ト損害賠償請求權

法學士 岩田一郎

○開始的債主ヲ拂込フ為ナシ因リ権利ヲ失フ

タル場合ニ於クノ様式分ノ方法

法學士 松木益造

○民事訴訟法第十七條ノ拂拂不當得財ト選擇ヲ許サ

タル事件

法學士 岩田一郎

○債務者力有能者ノ第三者ヨリ差押テ不動産ニ

アル場合

法學士 岩田一郎

○民事訴訟法第七百四十四條ト三箇條者

法學士 岩田一郎

○贈与スル假想押ノ手續

法學士 岩田一郎

其他判例、雜報、記事

數十件

發行所

和佛法律學校

(明治三十六年十二月九日內務省許可)

和佛法律學校

和佛法律學校