

第十二回 貴族院民法中修正案外一件特別委員會速記録第一號

明治三十一年六月四日(土曜日)午後一時十三分開會

○委員長(侯爵黑田長成君) 是ヨリ開會致シマス、夫デハ法令修正案ノ方カラ先ニヤル方ガ便利ダラウト思フ、夫デ此法案修正案ニ付テノ政府委員ノ説明ヲ承リマシテサウシテ大體ニ付テ御質問デモゴザイマシタラ御質問ニナツテ夫カラ逐條ノ御質問ニ移ルト云フ順序ニシタイト思イマス

○政府委員(穂積陳重君) 此法案ハ既ニ前ニ延期ニナツテ居リマシタモノニ修正ヲ加ヘマシタノデゴザイマスルガ其修正ノ外ニ顯ハレマシタ所ヨリ見マスト云フト殆ト外形ニ於テハ一箇條モ本ノマ、トナツテ居ルモノハナイ位デアリマス、併シ其理由ハ追々申上グルノデゴザイマスガ兎ニ角此前ニ法案ノ發布ガアリマシテ後種々ノ變遷ガアリマシテ夫ガ爲ニ是等ノ修正ガ出來テ

參ッタコトデゴザイマス、此法案ハ御承知ノ通り法案ノ適用ニ關シマスル一般ノ通則ガ舉ゲテアリマスルモノデゴザイマスガ其大部分ハ外國トノ交涉事件ニ關スル法律行爲ノ規則ヲ定メタモノデゴザイマシテ或ハ外國人ト日本人トノ關係又ハ日本ニ於ケル外國人相互ノ間ノ關係デゴザイマス、又ハ日本人ガ外國ニ於テ致シマスル所ノ取引デアリマス、外國人ガ外國ニ於テ日本ノ者ニ付イテ致シマスル取引等其内外交渉ノ法律行爲ニ關スル規定ガ其大部分ヲ占メテ居リマスルコトデゴザイマスガ是等ノ規定ハ近頃諸國ノ交通貿易等ガ非常ニ發達致シマスルニ從ヒマシテ前ニハ定ツテ居リマセナク種々ノ原則等ガ其後定リマシタモノガ極メテ多ウゴザイマス、又前ノ法令ノ發布ノ際ニ於キマシテハ諸國ニ於テ疑問ト相成ツテ居リマシタコトガ或ハ諸國ノ間ノ條約ニ依リ又ハ國際法協會ノ如キ此有力ナル團體ニ依ツテ其問題ヲ議定致シ

マシタル如キモノモゴザイマス、故ニ餘程多クノ修正ヲ加ヘル必要ガ生ジテ參リマシタノデゴザイマス、而シテ此修正ヲ致シマスルニ付キマシテハ斯ノ如ク此外國關係ノ事ガ多ウゴザイマスカラシテ本案ノ規定ハ極メテ此諸外國ノ法律トノ抵觸ヲ避ケ諸國ニ共通ナル所ノ原則ヲ採用致スト云フコトガ必要ニ相成ツテ居リマシテ諸外國ニ於キマシテモ皆同シ標準ニ依ツテ法律ヲ定メテ居ルヤウデゴザイマス、既ニ舊法令ニ於キマシテハ佛蘭西法ベるじつク法

ノ草案ト伊太利法ト此三ツヲ參考トシテ成ッタノデゴザイマスルガ此修正案ニ於キマシテハ近頃諸國ニ成立ツテ居リマスル此法案ハ及ブベキ丈多ク參考致シマシテ今諸國ノ現行法ニシテ凡ソ五十バカリハ參考致シテゴザイマス、又前ニ申上ゲマシタ通り近頃諸國ノ貿易上ノ交通等ガ連リニ頻繁ニ相成リマシタカラシテ諸國ニ於テモ此法案ノ改正ノ必要ヲ感ジマシテ現在諸外國ニ於テ或ハ官選或ハ私選ノ此法案起草案ガ出來テ居リマス、是等モ悉ク集メマシテ殆ト十二バカリ參考致シテゴザイマス、其外ニ此事ニ付イテハ諸國ガ成

ルベク同一ノ原則ヲ採用スルノ必要ヲ認メマシタカラシテ國際條約ヲ結ンデ

居リマスル國ガ餘程多ク出來マシタル是等ノ列國條約ノ如キモノ竝ニ此國際法協會ノ決議ノ如キモノハ悉ク參考致シテゴザイマス、其結果ト致シマシテ近頃諸國ニ行ハレテ居リマスル原則ハ先ツ皆採用致シテゴザイマス、併シ諸國共通ノ原則ハ採用イタシマスルモノ、其共通ノ原則ヲ採用致シマスルガ爲ニ我邦ノ特別ノ不利益ノアリマスル場合又ハ我主權若クハ法權ニ影響ヲ及ボシマスル如キ場合ハ悉ク例外ヲ設ケマシタノデゴザイマス

○名村泰藏君 暫時ドウゾ……

○委員長(侯爵黑田長成君) ソレデハ定足數ニ缺ケテ居リマスカラ一時休憩シマス

午後一時二十一分休憩
午後一時五十六分開議
○委員長(侯爵黑田長成君) ソレデハ是ヨリ繼續致シマス
○政府委員(穂積陳重君) 休憩前ニ大體ニ付テ説明ヲ致シテ置キマシタガ丁度其説明ヲ中止致シマシタ所ハ此本案、修正ノ方針ニ付イテデゴザイマシタ、デ前ニ申上ゲマシタ通り法案ノ規定ノ多分ハ内外關係ノ法律行爲ニ關スルモノデゴザイマスルカラ諸國ニ於キマシテモ成ルベク一定ノ原則ニ依ルコトヲ便利ナリト致シマシテ或ハ列國會議ノ決議ニ依リ或ハ條約ニ依リ又學者外交家等ノ盡力ニ依リマシテ凡ソ諸國同一ノ原則ヲ取ルコトニ相成ツテ居リマス、夫故ニ本案モ成ルベク是等ノコトハ參考致シマシテ極、近頃至リマスルマデノ諸國ノ立法例、條約、列國會議ノ決議又ハ國際法協會ノ決議ニ依ツテ此修正ヲ行ヒマシタ、併ナガラ此諸國共通ノ原則ヲ取リマスルガ爲ニ我國ノ特別ノ利益ヲ害シ又ハ我國ノ主權若クハ法權ニ影響ヲ及ボシマスル法權ニ影響ヲ及シマスル點ニ付キマシテハ悉ク例外ヲ設ケタト云フコトヲ述ベテ置キマシタ、此諸國ニ於テ成ルベク同一ノ原則ヲ取ルト云フコトノ必要ヲ認メテ居リマスルガ又各國自分ノ國ニ苟モ不利益ノコトデアレバ之ニ例外ヲ設ケルト云フコトハ固ヨリ正當ノコトデアルト云フコトモ均シク諸國ノ認メテ居ル所デゴザイマス、ソレデ此法案ニ於テ例ハハ一二ノ例ヲ申シマスレハ既成法案ニ於キマシテハ此内外交渉ノ事件ニ付キマシテハ外國ノ法律ヲ適用スルト云フ主義ニ法案ガ立テ、ゴザイマスカラ例ハハ此法案ノ第三章ニ該當致シマスル所デモ既成法案デハ人ノ身分及ビ能力ハ其本國法ニ從フトアリマスルシ其他ノ場所ニ於キマシテハ其本國法ヲ適用スナドト云フコトガ書イテアリマシタ、然ルニ此ノ如キ主義ニ依ツテ規定ヲ立テマスルト日本デ外國法ニ從フト云フコトニナル又日本ノ裁判所ニ於テ外國法ヲ適用スルト云フコトニ相成リマス、是等ハ我邦ノ主權又ハ法權ノ點ヨリ見マシテ甚ダ不當ナコトデゴザイマシテ唯内外交渉ノ事件ニハ其關係者ハ本國法ニ或ル規定ガアリマ

スレバツレヲ標準トシテ我邦ハ外ニ裁判ヲ下ス或ハ行政官ガ之ニ依ッテ取扱フト云フコトデ其外國法ハ我邦ノ法律ヲ行ヒマスル標準ト相成リマスルダケデ或ハ近頃ハ標準法ナドト云フ言葉ヲ使ヒマスルガ我邦ニ於テ法律ヲ適用スルニ當ッテ標準スベキ法トナルモノデ我邦デ見マスレバ一ツノ擬律タルニ過ギナイ、外國ニ斯ウ云フ法律ガアルト云フ擬律タルニ過ギナイノデ我邦デ法律タル効力ヲ直接ニハ持タナイ、然ルニ既成法例ハ是等ノ點ニ付テハマルデ反對ノ主義ガ採ッテアリマスカラ本案ニ於キマシテハ悉ク前ニ申上ゲマシタ如ク外國法ヲ適用スト云フ主義ヲ改メマシテ之ニ依ッテ我邦デ判斷スルト云フ方ニ改メマシタ、之ガ前ニ申上ゲマシタ主權又ハ法權ニ影響ヲ及ボスト云フ點ニ於テ例外ヲ設ケタト云フ例ノ一ツデゴザイマス、悉ク舉ゲテハ申シマセヌ、又我邦ニ於テ特別ノ利益ニ反スルモノハ假令諸國普通ニ行ハレテ居リマスルモノデモ之ニ依ラナイト云フ一ツノ例ヲ申シマスレバ例ヘバ一ツノ能力ニ關スル問題ハ其本國法ニ依ッテ我邦デ定メルコトニ相成ッテ居リマスケレドモ若シ此原則ヲ何處マデモ例外ナシニ行ヒマスル時ニ於テハ日本人ガ日本ニ於テ外國人ト取引ヲ致シ又外國人ト相互ニ我邦ニ於テ取引ヲ致ス場合ニ各、其相手方ノ本國法ヲ知ラス之ニ依ッテ能力ノ有無ヲ知ラナケレバ取引安全ヲ期スルコトガ出來ヌト云フコトニナリマスカラソレニ依ッテ日本ニ於テ法律行為ヲ爲シマシタ場合ハ本國デハ無能力者デモ日本ノ方デハ能力者トシテ取引ヲシテモ宜シイ、例ヘハ本案第三條第二項ノ如キ規定ヲ加ヘマシタ、其他之ニ類スル例外規定ハ随分他ノ所ニモアルコトデ又終リニ之ヲ總括ヲ致シマシテ此第三十條ニ於キマシテ例ヘハ外國法ニ依ルヘキ場合デゴザイマシテモ其規定ガ日本ノ公益ニ反シマスルトキハ總テ是ハソレニハ依ラナイ、即チ總テ我邦ノ法律ニ依ルト云フコトヲ廣ク總括シテ列舉致シテゴザイマス、是等ノ點ガ修正ヲ加ヘマスルニ付テ重モニ注意致シタ點デゴザイマス、又既成法例ニ較ヘマスレバ本案ハ餘程條數ガ殖ヘテ居リマス、此條數ガ殖ヘテ居リマスル理由ハ前ニ申上ケマシタ通り此既成法例編纂ノ代カラ後ニ餘程種々ノ問題ガ生ジテ參リマシタ、又ソレマデハ疑ハシイ問題ガ諸國ノ間ニ決セラレタモノモ餘程アリマスル故ニ條數ガ殖エタ一ツノ理由、又既成法例ハ餘リ規定ガ廣シキマシテ實際ノ問題ヲ決スルニハ足ラナイコトモ多クアリマスル、例ヘハ婚姻ヲ致シマスル場合ニ其婚姻ヲスル能力アリヤナイカト云フコトハ其本國法ニ從フテ各、自國ノ法律ニ依ッテ判斷セラル、コトデアリマスレバソコマデハ分リマセヌガ婚姻致シマシタ結果ト云フモノハドチラノ法律ニ從フテ宜イカト云フ如キコトハ總テ規定ガナイノデゴザイマス、要スルニ規定ガ餘リ廣シキマシタリ又ハ規定ガ不足デアリマシタリ致シマシテ實際上差支ヘマスル點ガ多クアリマシタガ爲ニ此條數ガ殖エマシタト云フコトデアリマス、是等ガ重モナ點デゴザイマス、是カラ民法ノ方ノ修正ニ付キマシテ大體ノ所ヲ陳述致シテ置キマスルガ是ハ至ッテ浩瀚ナ法案デゴザイマスルカラ

シテ中ニ大體ヲ述ベルト申シマシテモ極ク大キナ所ヲ摘マシテ申上ゲマスルダケノコトデトモ十分ニ説明スルト云フ譯ニハ參ラヌカモ知リマセヌガ尙ホ足ラヌト御考ニナリマシタ所ハ御差示シテサレマスルト其時ニ說明ヲ致シマス、ソレデ先ヅ此修正致シマシタ大體ノ方針ハ議場デモチヨット述ベテ置キマシタガ此親族、相續ニ關シマスル規定ニ付キマシテハ餘程我邦ノ實際ノ社會ノ有様ニ殊ニ重大ナ關係ヲ有シテ居リマスルシ又他ノ三編ノ如キ殆ト諸國略ボ同一ノ原則ニ依ルト云フコトガ出來マセナンダノデゴザイマスルカラソレデ法典調査會ニ於キマシテハ他ノ三編トハ大イニ調査ノ趣ヲ異ニ致シマシテ、固ヨリ諸外國ノ民法……親族又ハ相續ニ關シマスル規定ハ參考ハ致シマシタガソレガ此編纂ノ爲ニ役ニ立チマシタ部分ハ他ノ三編ニ比シマスルト餘程少ナイノデゴザイマス、主トシテ我邦ノ社會ノ有様ニ依ッテ調査ヲ致シマシタコトデゴザイマス、然ルニ此調査ハ固ヨリ現今ノ有様ガ基礎ト相成リマスルケレドモ歴史ノ結果トシテ現今ノ有様ガ生ジタノハ勿論ノ事デアリマスカラ此法律ニ關シマスル事柄ハ極ク古イ時代カラ調査ヲ始メマシタコトデゴザイマス、デ古代ノ法令即チ大寶律令等ノ時代ヲ初ト致シマシテ中世此武家ノ制度ノ如キモノ、又徳川氏ノ法制、徳川時代ニ於ケル諸藩ノ法制モ纏ッタ書類ノ得ラレマスルモノダケハ纏メテ調べマシタ、併ナガラ此舊藩ノ制度ニシテ纏ッタ書類ノ得ラレマシタノハ僅ニ仙臺デアリマスルトカ或ハ長州デアリマスルトカ土佐ソレカラ備前其他一二デゴザイマシタカラ此舊藩時代ノハ重ニ徳川氏ノ制度ガ參考ト相成リマシタ、維新以來ノ此親族相續ニ關シマスル事柄ハ成文法ハ悉ク參考致シマシタガ是ハ比較的ニ少フゴザイマス、重ニ此親族ニ關スル問題ハイッモ戸籍ニ關スル問題ニ牽連シテ生ジテ居リマス、ソレデ斯ノ如キモノハ婚姻ヲシタトシテ戸籍ニ登記シテ宜シイカ、是ハ入籍シテ宜シイカ或ハ斯ウ云フモノハ養子ヲ許スノデアルカ、コンナモノハ後見ノ居出ヲ受ケテ宜シイカト云フガ如ク多クハ戸籍ト關聯シテ問題ガ生ジテ而シテ其問題ニハ戸籍吏ノ決シマセヌモノハ初ハ太政官マデ出マシテ太政官デ常ニ裁定ヲ與ヘ、其太政官ノ裁定ト云フモノガ恰モ判決令ノ如ク相成リマシテ太政官デモ編纂致シマシタガソレガ諸國ニ廻リマシテ戸籍吏等ハ重ニソレニ依ッテ取扱ヲ致シテ居ル、其後ハ內務省ノ戸籍局ノ主管ニナリマシテ內務省デ同指令等ヲシマシタ、又其後ハドウモ行政官ダケデ斯ノ如キ身分ノ事ヲ決スルノハ不都合デモアリ如何ニモ不當ナコトデアリマス、又其同指令等ノ如キハ當局者ノ考ニ依ッテ一度ハ有効デアルト指令致シタモノガ後ニ至ッテ無効デアルト云フ如キ前後不揃ノモノガ生ジテ參リマシタ、故ニ後ハ司法內務兩屬ト相成リマシテ身分ニ關スル問題ハ此兩省ニ依ッテ行政官ガ重ニ決シテ參リマシタ、然ルニ戸籍吏ハ皆行政官ノ監督ヲ受ケテ居ル者デアリマスカラ其行政官ノ指令ト云フモノガ標準ト相成リ一般ノ慣習法トモ云フベキモノハ皆此同指令ニ依ッテ居ルヤウデアリマス、故ニ此維新以來ノ同指令等ハ最モ本案ノ立案ニ付テ重イ材料ヲ爲シテ居ルコトデゴザ

イマス、ソレカラ伺指令以外ニ各地方ノ慣習ハ此前ノ民法ノ編纂ノ時ニ司法省ニ於テ取調ベマシタモノガアリマス、ソレヲモ參考致シタノデアリマスルガ、モト日本ノ有様ガ交通ガ不便デアリマシタカラ此普通ノ慣例ト申シマスルモノハ比較的ニ少ナクシテ地方地方ニ少シジ、ノ異同ガアルト云フモノガ多イヤウデゴザイマス、普通ニ此問題ガ極リマシタノハ重ニ此太政官、内務省及司法省ノ指令等ニ依ッテ極リ、之ニ依ッテ戸籍吏ガ取扱ヒ、戸籍吏ガ取扱ハヌモノハ人民ガドウシテモイカヌト云フノデソレデ略ホ定ッテ居ッタヤウデアリマス、故ニ是等ヲ根據ト致シマシタガ固ヨリ此社會ハ進ムモノデアリマスカラシテ從來ノ慣例ニ依リハ致シマシタガ尙ホ是カラ進ムモノデアラウト云フ考モ常ニ此立案者ニ於テハ眼中ニ置イテアルノデゴザイマス、ソレデ此時勢ノ必要ト云フ事トソレカラ一方ニ於テハ有益ナ慣習ハ保存スル、又慣習ニシテ弊害ノアルモノハ其弊害ダケニ制限ヲ加ヘテ之ヲ保存スル、デ無害ノモノハ成ルベク保存ヲスル、但シ此進歩ニ害ノアルモノニ至リマシテハ是ハ斟酌ナク之ヲ變ヘルト云フコトヲ致シマシタ、サウ云フ方針デ先ヅ立案致シ議定ニモ相成リマシタコトデゴザイマス、中ニ這入リマシテハ甚ダ説明ヲ致スコトモムヅカシウゴザイマスガ併シ目錄ニ付テ極ク大體ノ所ヲ申上ゲマスル、是ハ議場デモ申シマシタ通り人事編ハ一個人ト云フコトヲ基礎トシテ法ガ編制シテアリマシタカラ戸主及家族ト云フモノハ人事編ノ一番仕舞ニ此人事ノ編例トシテ掲ケテアリマシタガ本案ニ於キマシテハ家ト云フコトヲ基トシ又一方ニ於テハ家ノ中ノ一人一人ハ之ニ依テ働ケルト云フ方ノ體裁ニ編纂シマシタカラ戸主及家族ト云フコトガ直ダ總則ニ次イデ第二章ニ參リマシタノデゴザイマス、而シテ此第二章ノ中デ調査會ナドデ重ナ問題トナリマシタノハ隱居ノ問題デゴザイマスルガ是ハ隱居ハ我邦ハ既ニ數百年行ハレ來ッタコトデアリマスルカラ之ヲ廢止スル議論ハ終ニ採用セラレナダ、唯其種々ノ弊害ガアルカラ其弊害ヲ豫防スルト云フ方針デ隱居ト云フ制度ガ本章ノ中ニ保存致シマシタノデゴザイマス、加之此尙家族制ト云フモノガアリマスル以上ハ公法上デハ殆ド戸主ト云フコトノ權利義務ハ誠ニ少ウナリマシタガ殆トナイト申シテ宜シイ位デアアル勿論幾ラカアルケレドモ此民法ニ於テモ戸主ノ家族ニ對スル權利義務ヲ認メテアリマスル以上ハ戸主ト云フモノノ其權利義務ガ行ハレルダケノ資格ガ必要デアアル故ニマルデ其資格ヲ持タナイト云フ場合ニ於テ戸主ノ位置ヲ退クト云フコトニ制限ヲ置クコトガ必要デアルト云フヤウナコトデ此隱居ト云フコトハ保存致シマシタノデアリマス、婚姻ニ就キマシテハ種々ノ要件ガゴザイマシタガ是ハ第三章ニ在ル、此婚姻ノ要件デ就中年齡ノ如キモノニ就キマシテハ是ハ醫科大學ニ照會致シマシテ其調査ノ結果我邦ニ於キマシテハ人身ノ發達上又ハ衛生上最上ノ限ヲ用井マシテ男ヲ滿十七年女ヲ滿十五年ト云フコトニスルノガ必要デアルト云フノデ斯ノ如ク規定シテ置キマシタ、其他ハ大概普通ニ在リマスルコトデアリマシテ此處デ述ベル必要ハナイノデゴザイマス、此第三章

第三節ノ夫婦財產制デゴザイマスガ是ハ近頃多ク問題ガ生ジテ參リマシタコトデアリマシテ較ニ新イ規定ノ如ク見ヘマスル、固ヨリ人ノ妻タル者ハ別產ヲ有ツト云フコトハ昔ヨリシテ在リト致シマシタカ併ナカラ家族制ガ總テノ公法上私法上ニモ完全ニ行ハレテ居リマシタ時代ニハ此問題ハ生ジマセナダ、併シ維新以後妻タル者ハ特別記名財產ヲ有スルコトガ出來ルト云フコトガ出來マシテ此夫婦ノ財產制ハドウ云フ工合ニナルモノデアアルカト云フ問題ガ屢々生ズルヤウニナツテ參リマシタ、此夫婦財產制ノ中デ法定財產制ナルモノヲ極メテ……此法定財產制ト云フモノ、極メ方ハ略ボ我邦ノ慣習ニ據ッテ居ルモノデアリマスル、妻ハ固ヨリ特ニ自己ノ名義ヲ以テ得タモノハ妻ノ財產デアアル、例ヘバ妻ノ名デ公債證書ヲ持ッテ居ルトカ株式ヲ持ッテ居ルトカ併ナガラ其財產ノ管理ハ夫ニ屬スル、又日用ノ家事等ニ就テハ妻ト云フモノハ夫ノ代人トシテ例ヘハ暮シ向キノ事ヤ何カノ取引ヲスルト云フコトハ略ホ現今ニ行ハレテ居ル所ニ據ッテ積デゴザイマス、但シ之ニ外レヤウトスルトキハ特別ノ契約ヲ要スルト云フコトニ相成ッテ居リマスル、次ニ離婚ノコトデゴザイマスガ離婚ハ統計ヲ取ッテ見マスルト近頃ノデ全國ヲ通シマスルト結婚ニ比シテ大凡五分ノ一デ結婚五ツニ付テ離婚ガ一ツデアアル位デアアル、東京ハ御承知ノ通り官報等ニ始終出マスルガ略々三分ノ一デ結婚三ツニ離婚一ツノ割合デアアル、餘程離婚ハ我邦ニ於テ多イノデアリマス、故ニ之ニ付キマシテハ假令離婚ト云フコトハ實ニ好マシカラヌコトデアリマシテ又離婚ガ易ケレバ自ラ婚姻ヲ輕スルト云フコトニ相成リマスルガ併シ此ノ如クコ、デエライ激變ヲ來スコトハドウシテモ出來ナイコトデアアルト思ヒマス、故ニ諸國デハ御承知ノ通り種々ノ制限ガアリマスガ協議ヲ以テ離婚ヲ爲スト云フコトニ付テハ總テ制限ヲ置キマセヌ、協議ノ經マリマセヌ時ニ於テハ是マデハドウナツテ居ルカト申シマスハ固ヨリ御承知ノ通り三下リ半ヲ以テ一方デ……ソレガ妻ノ方ダケデゴザイマス、好ム好マヌニ關ハリマセヌ、去ルト云フコトガ出來タノデゴザイマスルガ段々維新以來裁判上等ニ於テ種々ノ問題ガ起リマシテドウシテモ一方ガ承知ヲシナイ、例ヘバ妻カラ離婚ヲ請求致シマシテモ夫ガ承知ヲシナイ、或ハ妻ヲ離婚致サウト思ヒマシテモ其實家ノ方デ承知ヲシナイト云フ場合ニ於キマシテ訴ヘ出ルト云フコトヲ許サユウニ相成リマシタ、是ハ素トハ許サレナカッタノデアリマスルケレドモ、モウ餘程前カラ離婚ノ訴ヲ許スト云フコトガ出來テ參リマシタ、然ルニ是マデハ訴ヲ許スト云フコトニ相成ッテ居リマシタガ裁判官ノ標準ト云フモノハ總テナカッタ、總テ裁判官ガ相當ト認メタ方ニ宣告ヲスルト云フコトニ相成ッテ居リマシタ、故ニ是マデノ判決例等ニ依ッテ見マシテ非常ニ離婚ナドノコトハ慈愛ナ裁判官ノ判決デアリマスレバ或ハ許サナカッタガ一方ニ行ケバ之ガ許サレテ居ルガ如キ甚ダ標準ガ定マツテ居ナイ、訴ヘルト云フコトハ許ス併シドレ丈ケナラバ許スト云フコトハナイノデアリマスルカト本案ニ於キマシテハ是ナラバ誰ガ見テモ尙ホ夫婦ノ關係ヲ繼續スルコトガムヅカシカラウト云フ様ナ極ク著シ

イモノ丈ケハ一方カラ裁判上ノ離婚タル原因トスルコトヲ許スト云フ主義ヲ採リマシテ其裁判官ノ標準ヲ茲ニ置キマシテ譯デゴザイマス、次ニ親子ノ關係デゴザイマス、是ハ第四章ニ當リマス親子ノ關係ニ付キマシテハ庶子及ビ私生子ノコトニ付キマシテハ最モ多ク異議ガアリマシタ、是モ舊來ノ慣習ニ依ルト云フ方ニ相成リ庶子ヲ認メルト云フコトニ本案ハ相成リマシタノデゴザイマス、次ニ養子ノコトデゴザイマスルガ養子ノ此處ノ規定ハ大キナ點ニ於キマシテハ是マデノ慣習ト餘リ違フコトハナイノデゴザイマス、我々ニマデノ既成文法又ハ何指令判決例等ニ據ッテ立案致シテゴザイマスルガ唯、養子離縁ノ所ニ於キマシテハ前ノ離婚ノ所デ申述ベマシタ通り失張リ是モ種種ノ訴ガ出マスルガ此法定ノ離婚請求ノ原因ト云フモノハ此處ニ列舉致シマシタ丈ケノコトデゴザイマス、次ニ親權ノコトデゴザイマス、是ニモ別ニ申上ケマスル程ナコトハナイノデゴザイマシテ是マデ親子等ノ關係ガ法律問題ト相成リマシテ是非共是丈ケノコトハナケレバナラヌト考ヘマシタ丈ケガ載セテアルノデアリマス、唯、此處ニ一言附ケ加ヘテ置キマスルコトガ必要デアラウト存シマスルノハ或ハ本案ヲ見マスルト此案ニ親權ト戸主權ト云フモノノ抵觸ガアリマス、我々邦ハ家族制デアアルニ此親權ナルモノヲ認メテ或ハ戸主權ト相軋スルト云フヤウナ議論モ往々聞キマスルガ本案ニ戸主權ト親權トノ抵觸ハ決シテ無イノデアリマス、戸主ト家族ノ關係ハ一ツデアリマス、此親子ノ血縁上ノ關係ト云フモノハ又別ナコトデアリマス、而シテ例ヘバ子ガ婚姻スル際ニ親ノ同意ヲ得ナケレバイカヌ、戸主ノ同意ヲ得ナケレバイカヌ、斯ウ云フヤウナ事柄ハ勿論アルノデアリマス、而シテ親ハ同意シナイ、戸主ハ同意スルト斯ウ云フヤウナ場合ガ出來テ來タラドウデアアルカト云フ問題ガ生スルデアリマセウ、是ハ本案ニ於キマシテハ此ノ如キ場合ハ皆銘々其制裁ト云フモノガアリマシテ雙方ノ間ニ抵觸シナイヤウニ出來テ居ルコトデゴザイマス、又此親權ノ喪失ト云フコトニ付テモ誤解ガアルヤウデゴザイマシテ既ニ衆議院ナドモ公然議場デ法律家ガサウ云フ非難ヲ致シマシタ、ドウモ親ガ子ヲ……親權ノ喪失デハアリマセウ、親權ヲ行フノデス、懲戒所ニ入レルト云フヤウナサウ云フ慘酷ナ法ガアルナド、云ヒマシタガ是ハ現今ノ法デモ懲戒所ニ入レルト云フコトガ出來テ居リマスカラ少シモ變ッテ居リマセヌ……

(加藤弘之君「喪失デハアリマセヌカ」ト述フ)

喪失デハアリマセヌ、親權ノ效力ノ方デアリマス、喪失ハ云ヒ損ヒデアリマス、第六章ノ後見デス、後見ノ規定ハ是ハ我々邦ニアリマシテ慣習ノ有ル丈ケハ採リマシタケレドモ併シ夫ハ誠ニ僅カナコトデゴザイマスカラ此點ハ矢張り外國法ガ參考ニ相成ッテ居リマス、又餘程新ク措ヘマシタ、此後見ノ規定ガ定ラヌト云フコトニ就キマシテハ是マデ裁判所等ノ取扱ヒマシタ所ニ依ッテハ實ニ我々邦ニ於テ不便ヲ感シテ居ルノデアリマス、屢、後見法ダケデモ先キニ出シテ貫ハナケレバイカヌト云フヤウナ意見ガ裁判所等カラ參ッタ事ガゴザイ

マス、是ハ大分追々財產等ノ關係等ガ當シク相成ッテ來ルト、此後見ノ必要モ多クナッテ參リマス、又後見人ノ職權濫用ト云フコトモ御承知ノ通り隨分多クナッテ居ル、規定ナキガ爲ニ種々不便ヲ感シテ居リマス、ソレ故ニ是ハ諸國ノ法律ヲ參考致シマシテ我國ノ採ルベキモノト認メタダケハ採ッテアリマス、多クハ新設ノ規定ニ係リマス、次ニ第七章ノ親族會デアリマス、是ハ我國ニ於キマシテハ舊ヨリシテ少シ家ニ關スル重大ナ問題又ハ後見ニ關スル問題等ノ如キモノハ親族協議ト云フ事ニ相成ッテ居リマシタノデ、此根本ハ固ヨリ我々邦ハ昔ヨリ廣ク行ハレテ居ル所ニ據リマシタノデゴザイマスルガ、兎ニ角是マデハ親族協議ト云フヤウナ事ハドレ丈ケノ親族デアアルカ、ドウ云フ工合ニ寄ッテ宜シイモノカ、又規則上ニ親族協議ノ上申立ツルトキニハ許シテ宜イト云フコトガアリマスガ、ドレ丈ケノ親族デアアルカ、ソコガ極ッテ居リマセヌ、是マデノ實例等ヲ略ホ斟酌致シマシテ成ル可ク近イ親類ガ家若クハ一身上ノ重大ナコトノ相談ニ預リ、又ハ後見等ノ監督ヲスルト云フ主義ヲ以テ此親族ノ協議ニ與ル、ソレノ順序ヤ何カニ付テ略々規定ヲ設ケマシタノデゴザイマス、終リニ第八章ノ扶養ノ義務デゴザイマス、是モ隨分誤解ガアリ得ル、固ヨリ此戸主ガ家族ヲ扶養致シ、又夫婦相互ヒ又ハ尊屬親卑屬親ノ間ハ互ニ扶養ヲ致ス義務ヲ持ッテ居リマスガ、茲ニ掲ゲテ置キマスコトハ極ク極端ノ事デ法律上要求ガ出來ルト云フコトニナッテ居ッテ、平生ノ德義上ノ扶養ノ義務ノ如キハ固ヨリ當然ノ事ト致シテアリマス、萬一一方ガ生活ヲスルコトガ出來ナイヤウニ相成ッタトキハ法律上要求シテモ此順序ニ依ッテ扶養ヲ求メルコトガ出來ルコトノ規定デアッテ是ニ依ッテ道德上ノ指圖ヲスルトカ云フヤウナ風ナ事デハナク兎ニ角道德上ノ德義ガ基礎トナッテ居リマスケレドモ所謂道德ノ最低度、是ダケハ法律上是非共サセナケレバイカヌト云フコトヲ極メテ居ルノデアリマス、若シ親族ニシテ此扶養ノ義務ヲ盡サヌトキニナルト、公益ニ害ガアル、又親族ガ之ヲ盡サナイトキニ或ハ養育院ニ往クトカ、或ハ浮浪者ニナルトカ、乞食ニナルトカ、社會ニ害ヲ醸スヤウニ相成ルカラ、又此所マデニ自カラ生活スルコトガ出來ヌトナラバ是非共先ゾ親戚ガ之ヲ扶養シテ社會ノ厄介トサセヌ、斯ウ云フ趣意デ此ノ扶養ノ義務ハ立ッテ居ルノデアリマス、次ニ第五編相續ニ移リマシテ極ク大體ヲ申シマス、第一章ノ家督相續ノ事柄ハ舊慣ニ據ッテ居ル事柄ガ多ウゴザイマス、成ル可ク家ヲ興シ祀リヲ絶タヌト云フコトガ趣意ニナッテ居リマス特ニ分ケテ說明致ス程ナコトハ格別アリマセヌ、第二章ノ遺產相續ハ是ガ全ク近頃出來テ參リマシタ問題デゴザイマシテ、純然タル家族制度ノ行ハレテ居リマシタ時分ニハ固ヨリ家族ガ別產ヲ持ット云フコトハナイノデ、家產デアリ又一方カラ見レバ戸主ノ財產デアッタノデアリマス、然ルニ工業商業其他ノ發達ニ從ヒマシテ財產ヲ登記シ或ハ記名シタル財產ハ家族ガ持ツモノデアリマスカラ是ハ家督相續トハ別ニ一ノ問題ガ近來出來テ參リマシタ、此問題ハ現今ノ如ク家族タルモノデ大變ヲ營業ヲ致シマスルトカ或ハ大變ニ大キナ財產ヲ持ッ

カ云フヤウニナリマスルト兎ニ角一ノ規定ガナイト分リマセヌ、故ニ此點ニ付
キマシテハ家督相續トハマルデ違ヒマスルシ、最モ民情ニ基イテ先ヅ矢張り
卑屬親ニ……而シテ其卑屬親ノ間ト云フモノハ家督相續ノ如ク一人相續ト云
フ必要ハ少シモアリマセヌモ、デゴザイマスカラハ分配相續ノ主義ヲ取リ
マシタノデアリマス、次ニ此相續ノ承認及ヒ拋棄ト云フ規定ガゴザイマス、是
ハ少シ新イ規定ノ如ク見エマスガ實際ハヒドク新イノデハナイノデ、細カイ
規定ハ固ヨリ新イノデアリマセヌ……法定家督相續人デ家族デアッテ例ヘ
バ自分ノ卑屬親デアルト云フヤウナモノハ拋棄スルト云フヤウナコトハ固ヨ
リ出来ナイ、ガ是迄デモ他ノ者ヲ以テ來テ相續人トズルガ如キハ本人ガ固ヨ
リ納得シナケレバイカズ、他ノ者ヲ以テ親屬デ相續スル如キハ本案ニ於キマ
シテモ略ボスノ如キ遠イ者カラ續ギマスルモノハ拋棄スルコトモ出来ルコト
ニ致シテアリマス、是マデモ當然續カナケレバイカヌヤウナ者ガ續グコト
ハイヤダト云フコトハ出来ナイコトニナル、承認ノ方ハ是ハ債權者ノ保護ノ
爲ニ立デ、アリマスルノデ所謂限定承認……單純承認ノ方ニ付テハ格別問題
ハアリマセヌ、所謂限定承認ナルモノハ戶主ガ大變ナ負債ヲシテ即チ戶主ノ
債權者ガ澤山アル、然ルニ今度ノ相續人ニモ債權者ガアル、斯ウ云フ場合ニ於
キマシテ相續人ガ戶主カラ受ケマシタ財産以外ニ尙ホ自分ノ財産デモ之ヲ辨
償シナケレバナラヌト云フコトニ致シマスルト或ハ此モトカラ相續人ノ債權
者トナッテ居リマスル者ハ非常ニ迷惑ヲ蒙ルヤウナ場合モ出来テ參リマス、
夫デ兎ニ角或ル程度ニ於キマシテ自分ノ受ケタダケハ債權者ニ拂フト云フコ
トヲ留保シテ承認ヲスルコトヲ許スト云フ規定ヲ設ケタノデゴザイマス、第
四章ノ財産ノ分離モ略ボ前ニ述ベマシタト同ジヤウナ規定デアリマシテモト
ノ被相續人即チ死亡ノ場合ナラバ死シタ人ガ大變ナ負債ヲ持ッテ居ル、相續
人ノ方モ尙ホ負債ヲ多ク持ッテ居ッテ債權者ガ多イ、デ相續ヲ致シマスルト
相續人ノ財産ト相續財産トガ混同致シテ見マスルト云フト或ハ此先代ノ者ノ
債權者ハ大變ニ得ヲシテ平等分配ニ致シマスルト相續人ノ相續以前カラ貸シ
テ居リマシタ他ノ者ガ平等分配ノ爲ニ非常ニ損ヲスルヤウナコトガ出来ル、
ソナナ場合ニ於キマシテハ債權者カラ即チ財産ヲ暫ク處分スルマデハ別ノ帳
面ニシテ置イテ吳レト云フコトノ請求モ出来マス、是ハ主トシテ雙方ノ債
權者ノ爲ニ出来テ居リマス、第五章ノ相續人ノ贖飲、全ク相續人ノアリマス
場合、全ク相續人ノ無イ遺産ニ付テハ諸國ノ取ッテ居リマスル主義ガ色々
ニナッテ居リマス、既成法典ハ國庫ガ相續人ニナルト云フコトニナッテ居
リマス、本案ニ於テハ其遺産ト云フモノハ國庫ニ歸屬シテ仕舞フト云フコト
ニ致シタノデ、國庫ガ相續人ト相成ルト云フコトハ如何ニモ債權者ニ對シテ
ハ公平ノ如クアリマスルガ其結果非常ニ訴訟ノ相手ト相成リマスルトカ其他
種々一個人ガシナケレバナラヌコトヲ國庫ガ致サヌケレバナリマセヌ、其一
人ニ對シテハ如何ニモ宜シイヤウデアリマスルケレドモ公益上斯ノ如キコト
ヲ國庫ガスルト云フコトハ非常ニ煩シイコトデアリマスルカラシテモウ近頃

ハ段々國家ヲ重ンズル主義ヨリ致シマシテ此場合ニハ國庫ニ歸屬スルト云フ
主義ヲ取リマスルモノガ立法例ガ大多數デアリマス、ソレニ依ッテ本案ハ相
續財産ハ國庫ニ歸屬スル、ト云フ主義ヲ取ッタノデアリマス、次ニ第六章ノ
遺言ノコトデアリマス、此遺言ノコトハ從來裁判所ナド特殊ニムツカシイ問
題ガ種々起リマス、併シ何ガムツカシイノデアアルカト云フト唯證據問題ト云
フコトニ歸シマスルノデ、如何ニモ其或ハ相續人ヲ指定シタカ或ハ財産ノ
處分ニ關スル遺言ヲシタカ云フ者ガ常ニ死人ニ口ナシデゴザイマスルカラ
シテ其後ハ殘シテ置キマシタ書類或ハ口頭遺言デアリマスルトカ云フモノニ
付テ色々ナ間違ガ生ジマスルシ又種々ナ奸策モ行ハレル、是ハ諸國同シコト
デ我邦モ昔シ大寶令以來ゴザイマスルガ一ニ遺言ノ規定ト云フモノハ證據
規定、證據ヲシテ確實ナラシムルト云フコトガ遺言ノ規定ノ骨子デアアルノ
デ、此遺言ハ種々ノ便利ノ爲ニ種々ノ方式ハ設ケマシタガ其方式ノ一ニ依ッ
テヤラナケレバナラヌ、是ハモウ諸國普通サウナッテ居リマス、併シ特ニ我
邦ニ於キマシテハ從來ノ慣例モアリマスルシ、一ニ外國ノ例ニ依ルト云フコ
トハドウモ出来マセヌノデ、故ニ此特別方式ノ中ニ口頭遺言ヲ認メマシタ、
併シ口頭遺言ガ一番危險ナモノデゴザイマスルカラ丁度第七十六條ニ當リ
マスノデ其場合ニハ幾ラカ立會ウテ居ッタ人ガ無ケレバナラヌ、跡デ間違
生ジナイヤウニ聽イテ居ッタ人ガ筆記シテ互ニ是ナラバ宜イト云フコトデ取ッ
テ置カナケレバナラヌト云フ制限ヲ設ケマシタ、斯ノ如ク筆記制限ヲ以テ口
頭遺言ヲ認メタ例ハ諸外國ニ極メテ少ナイ殆ト無イ位ナコトデゴザイマスガ
日本デハ是ダケノコトハ認メテ置カヌト不都合デアルト云フコトデ口頭遺言
ヲ特別方式ノ一ツトシテ認メテ置キマス、其他ハ傳染病ニ罹ルトカ或ハ從軍
トカ或ハ船舶中ニ居ルトカ云フ普通ノ式ニ依レナイ場合ハ特別方式ヲ認
メマシタ遺言ノコトニ付キマシテハ他ニハ格別此所デ申上ゲルコトハゴザ
イマセヌガ終ニ此第七章ノ遺留分デゴザイマス、遺言ト云フコトハ段々多ク
行ハレテ參リマシタ財産ト云フモノノ關係ガ段々多クナッテ參ルニ從ッテ遺
言ヲ以テ後ノ處分ヲスルコトガ追々殖エテ參リマスガ併シ遺言ノ自由ト云フ
コトヲ全ク認メマスコトハドウモ公益上都合デアルト云フ考ヲ有チマシテ
假令自分ノ子ガ餓エテモ自分ノ財産デアレバ全部人ニヤッテ仕舞ヒ自分ノ
家ハ一文無シニナッテモ自分ノ家デアレバ當主ガ悉ク他ノ者ニヤッテ仕舞フ
トカ云フ極端然タル遺言ハ自由ト認メマセヌ、ソレガタメ遺留分ナルモノヲ
設ケマシテ家督相續人ハドウシテモ少クトモ半額以上家督相續人ニナル人ニ
ヤラナケレバナラヌト云フ遺言ノ制限ヲ設ケマシタノデゴザイマス、又自分
ノ現ノ子供ガ在ルニ半額以上他人ニヤルコトガ出来ヌト云フ制限ヲ設ケマシ
タノデゴザイマス、以上ハ至ッテ大體デゴザイマスガ是ヨリ細カナ説明ヲ要
スルナラバドウ御指定ヲ願ヒタウゴザイマス
○加藤弘之君 此先刻御話ノ有ッタ前ノ即チ既成ノ案デハ個人主義ノ様ニ
ナッテ居ッタ、此案ハ即チ家族主義ト云フ風ニ變ッタ、ソレハ先日議場デモ

御話ガアツタ、併ナガラ昔ノ家族主義ト云フノ其儘ニ採ッテ來ルト云フ譯ニ行カヌカラ自ラ個人主義ヲ採ッタ場合モアルト云フ御話ガアリマシタガ、是ハ大變未開ナ話デアアルケレドモ一體開ケヌ所ハ總テ家族主義ト云フ様デアッテ開ケヌ所ハ個人主義ニナツテ居ル、先ツ今マデノ歐羅巴ノ學者ナドノ議論ハ大抵其様デアアル、又其證據モ段々御述ベニナリマシタガ、假令サウデアッテモ今日日本ガ開ケヌト云フ譯デモ無イケレドモ併ナガラ今マデガ家族主義デ來タコトデアアルカラ、ソレヲ個人主義ニスルノハソレガ宜シイ事ニシテモ容易ニ出來ルモノデ無イ、ダカラ今ノ所自ラ家族主義ト云フモノヲ主ニシテソレニ幾分カ個人主義ト云フモノヲ雜ヘテヤルト云フコトニセネバナラヌト云フ様ナモト法典調査會ノ主義デアリマス、ソレニ據ラズ日本ト云フモノハ家族主義デ、幾ラ是カラ進ンデ來テモ始終家族主義デ行ク……個人主義モ雜ヘテヤルケレドモ家族主義デ行クト云フノデアアルカト云フ問題デアアル、併ナガラ矢張り今日ノ歐羅巴人種即チ印度日耳曼人種ト云フ様ニ後ニハ是ハ開ケレバ個人主義ト云フモノニナルケレドモ今日ノ民法ト云フモノデハ其所ニ行ク所ノ階梯デアツテ暫クハ其所ハサウ云フ譯ニシテ置カナケレバナラヌ、畢竟ハ個人主義ニナラナケレバナラヌモノデアアルト云フ譯ナノデアリマスカ、或ハサウデ無クシテ今日ノ家族主義ヲ主ニシテ個人主義ヲソレニ雜ヘタト云フヤウナモノデ、イツマデモソレデ宜イト云フノデアアルカ、法典調査會ニ於テ之ヲ編纂セラレタ主意ハ大分マア大キナ議論デ直グニ民法編纂ニ付テ影響ヲ持ッテ來ルヤウナコトハ無イケレドモ民法ノ大主義ガ大分歐羅巴ノ主義トハ多少違ッテ居ルヤウデアアルカラ……

○政府委員(穂積陳重君) 御質問ノ主意ハ能ク分リマシタ、固ヨリコ、デハ一己ノ意見ヲ申上ゲル譯ニハイキマセヌ、法典調査會ニ於テ立案ノ際ニ定メマシタ所ノ主義ノ大體ヲ申上ゲナケレバナリマセヌ、全體ハ民法全部ニ付テノ話デゴザイマスガ大體ニ於テ法律ヲ以テ社會ヲ動かスト云フコトガ出來ルモノデアアルカ、或ハ法律ガ是レマデ家族主義ノ社會ヲ民法ヲ發布スルト法律ノタメニ直ニ個人主義ニナレルカ、或ハ法律ト云フモノガアレバ如何ニ社會ノ趨勢ガドウアツテモ行ケルモノデアアルカ、法律ヲ以テ社會ヲ矯メルホドノエライカノアルモノカ、初メ立案シマシタ當時ハ前ニ申シタ通り日本ノ現在ノ有様ガ先ヅ考ノ根據トナツテ居リマス、是カラ先キ進步變遷イタシテ參リマスカラ其進步變遷ト云フモノヲ法デ妨ゲルコトガアツテハ行カヌ、兎ニ角我國ノ家族制ナルモノハ古來行ハレ來ッタデアリマセウガ、今個人制ノ民法ガ出マシテモ……決シテ其民法ノタメニ二十年二十年ニ崩レルモノデハナイ、ソレ故ニ家族制ト云フモノハ今ノ編成スル民法デハドウシテモ基礎トシテ置カナケレバ社會ト法律ガ合ハナイト云フ考デ、家族制ガ基礎ト相成ッテ居ルノデゴザイマス、ソレデ個人制ガ良イト相成リマシテモ民法ヲ發布シタカラ個人制デ濟ムトハ信ジテ居リマセヌ、何レ時勢ガ段々變遷シテ行クコトデアリマセウ、我邦ノ家族制デアリマシテモ法律上カラ見マシテモ、

モウ既ニ維新以前ハ純然タル家族制デアツテ戸主ヨリ外ニ國ノ團體ハナイ、戸主ニ非サレバ公役ヲ負擔セズ、公務公權ヲ持タヌ、他ノ者ハ其團體ノ中ニ這入ッテ一個ノ成立ヲ持ッテイケマセヌ、又徴兵ノ義務納稅ノ義務盡クサウデアリマシタケレドモ、今ハ家族デアリマシテモ議員トナルコトデモ官吏トナルコトデモ營業ヲスルコトモ土地財產ヲ持ッコトデモ出來テ其點ニ於テハ餘程變ッテ來テ居リマシテ所謂家族制ハ社會的生活ノ上ニ存シテ居リマス、公法上ノコトニ就テハ殆ト家族制ハナイト私ハ考ヘマス、然ルニ民法ハ主トシテ社會的生活ニ存シテ居ッテマダ殘ッテ居ルソレゾレノ關係ガ多イカラ現今ノ有様ヲ土臺トシテ立テマスルモノハ最モ是ガ本ニナリマス、但シ個人ノ働ト云フモノハ之ニ依ッテ總テ……總テト云ッテハ少シ酷ト過ヅルカ知レマセヌガ、成ルベク羈束スルト云フコトハ廢スル積リデアリマス、若シ果シテ社會ノ趨勢ガサウ云フ工合ニナリマシテ家族デモ一人一人働ク範圍ガ廣クナリマシテモ此場合ニ於テハ酷イ檢束ヲ受ケルモノハナイ、ソレデ略々趣意ハ御分リニナリマシテゴザイマス

○加藤弘之君 分リマシタガ、チヨット一ツ……サウスルト前ノ既成デスネ、既成ノ方ハ自ラ個人主義ニ向ケル様ニヤッタモノデスカ、アナタノ御考ヲ伺ヒタイ

○政府委員(穂積陳重君) ソレハ獨リ私ノ考ノミナラズ、編纂ノ際……所謂るるすゝるんぷりん……ト稱シテ舊トノ法律ハ力ノ餘程強イモノト考ヘタ譯デゴザイマス、外國ト交ッテ行クニハ法律デ社會ノ改造ガ出來ルト云フガ第一ノ主義デアリマシテ何レノ國デモ同ジ法デ宜シイト云フ、ソレデ舊トノ編纂ノ考ハ餘程違ッテ居リマス

○加藤弘之君 ソレハぷりん……ぶるデスナ

○政府委員(穂積陳重君) サウト思ハレマス

○小幡篤次郎君 十分熟讀モ致シマセズニ質問ヲイタシマスノモ如何デゴザイマスガ此養子ト云フ點ガ第一伺イタイノデゴザイマス、此養子ノコトニ就キマシテハ重モニ血族ヲ取ルトカ或ハ他家カラ養ヒマシテモ宜シイト云フ様ナ事ハ別ニ見ヘマセヌヤウデゴザイマスガ、是ハ他家カラ構ハナク誰デモ連レテ來テ養子ニシテ宜シイト云フコトニ解シテ宜シイト思ヒマスガ、此前ノ法ニハ重モニ家族制ニナツテ居リマシテ一家ヲ重シマスト云フコトカラスレバドウモ血族ヲ養子ニシナクテハナラヌ主義ノ様ニ考ヘマス、サウシテ養子ノコトニ至ッテハ血族モ血族デナイモノモ區別ガチヤントシテナイヤウデゴザイマス、ソレカラ又最前ノ遺留分ノコトニ就キマシテ……遺言デ人ニ財產ヲヤッテ仕舞ウト家族ノ者ガ養ハレヌト云フヤウナコトガアツテハト云フヤウナコトニ至リマスレバ幾ラカ又血族ヲ重シテ其戸主ノ云フガ儘ニ總テノ財產ヲ處理スルコトガ出來ヌト云フヤウナ疑ガアリマスガ、一體此ノ編制ノ重ナル主義ハ血族カラ取ラナケレバナラヌト云フ主義デゴザイマス、ソレハ最早構ハヌト云フ主義デゴザイマス、ソレハ一ツ伺ヒタイ

○政府委員(穂積陳重君) 御尤モナ御尋デゴザイマス、是ハ固ヨリ支那デモ亦我邦ニ於キマシテモ、養子ハ血族カラシナケレバナラヌ、他ノ養子ハイカヌト云フコトニ昔ハサウナッテ居リマシタシ、又徳川時代ニ於テモ武家諸侯ヲ初トシテ成ルベク親族ノ者カラ取ルト云フコトニナッテ居ッタデゴザイマスガ、此諸大名ニ就キマシテハ武家諸法度等ニ依ッテ血族ノ制ヲ徳川ノ初ニ取リマシタ、然ルニ血族ニ相當ナ子ガゴザイマセヌデ嗣子ナキガタメニ盡ク斷絶シテ、斷絶シタ結果浪人ガ澤山出來ル、其浪人ノ澤山出來タ結果屢々彼ノ島原ノ亂、由井ノ正雪ノ亂トナリ色々弊ガ出來タノデ、慶安以後ニ於テハ徳川デモ親類ニ相當ノ者ガナイ時ニハ他姓カラシテモ宜イト云フコトニ相成リマシタ、諸藩ニ於テモ同シ制度ノモノガアリマシタ、之ニハ親戚ニ相當ノ者ガナイトキニハ他家カラシテモ宜イト云フ但書ガ付イテ居ルノデ、實際總テ血族養子ト云フコトハ法律中ニハナクナッタ同ジコトニナルノデ、別シテ維新後ナドハサウ云フ制限ハ總テナクナリマシタノデ、法律デ成ルベク親戚カラセイ、親戚ニ血縁ノ者ナキトキハ他人カラヤッテモ宜イト書クト無イト同ジコトニナリマスカラ、ソレ故ニ法デ制限スル方ハ總テ今ノ實際ノ有様ニ比セバ無イモノト見マシテ本案ニモ其養子ヲナスモノ、範圍ハ廣クシマシタノデゴザイマス

○小幡篤次郎君 併シ其徳川幕府ノ時代ニ血族ノ者カラ養子ヲスルト云フノハ是ハ政治上ノ便カラ已ムヲ得ズ起ッタコトデアラウト考ヘマスガ、此度モ矢張此家族ノ制ヲ取ッテイクト云フコトニイタシマスルナレバドウモ血族ノ者ガ其跡ヲ繼グコトガ一般ノ趣意ニナラナケレバナラヌト考ヘマスルガ、若シ血族ニ求メテモ無イト云フコトニナレバ或ハドウモ相續ノ曠缺ト云フコトニ歸シテモ宜カラウト思フ位ノコトデ、然ルニ何モ制限ナク相當ナ……或ハ姪デゴザイマストカ何トカ近イ親類中ニ然ルベキ者ガアッテモ其當主タル者ガ何カ他ニ自分ノ好ニ依ッテ全クノ他人ヲ貰ッテ來テモ一向仔細ガナイト云フ御考デゴザイマセウカ、如何デゴザイマスガ、血族ニ然ルベキ者ガアッテモ、ソレヲ相當ト見マセズニ他人ヲ養子ニシテモ一向民法編纂ノ趣意ニハ違ハナイノデゴザイマスガ

○政府委員(穂積陳重君) ソレハ民法ニ禁スル所デハナイ積リデゴザイマス、血縁ノ者アル時ハ他人ヲ養子ニスルコトヲ得ズトカ書キマス例ヘバ親類ノ者デアリマシテモ極ク仲ノ惡イ者トカ極ク馬鹿デアルトカ色々不適當ノ者ニ其家ヲ續ガセナケレバナラヌコトガ生ジマスルノデ實際行ハレマセヌノデ、其故ニ其制限ハ設ケマセヌ

○小幡篤次郎君 然ル時ハ此家族制ノ本源ハ既ニ破レテ仕舞ッテ居ルヤウニ考ヘマスガサウハナリマセヌカ、一體ニ徳川幕府ノ時ニ他家カラ養子ヲ許シタコトハ家族制ヲ破ッテ居ルヤウニ考ヘテ居リマスガ其血族ニ續ガセルト云フ本源ハ止メテ仕舞ッテ唯家ト云フ空ナモノヲ存シテ置クト云フノハ何ガ其根源ニナリマシテ此家族制ヲ立テナケレバナラヌコトニナルノデゴザイマス

カ

○政府委員(穂積陳重君) 是ハ家族制ノ根源ヲ破ルトハ考ヘマセヌ、何レノ國ニ於キマシテモ家族制ノ時代ハマアイツデモアルノデゴザイマスガ兎ニ角家ト云フ一ノ團體ガアッテソレヲ適當ニ維持シテ行クト云フコト、家族制ヲ維持スルト云フコトハ一般ニ必要ナコトデゴザイマス、然ルニ家ヲ維持シテ行ク、家ノ祭祀ヲ承繼イデ行クト云フコトニ就キマシテ親族ダケデナケラネバナラヌト致シマス適任者ヲ得難イヤウナコトモアリマス、兎ニ角、併ナガラ祖先ノ祭祀ト云フコトダケニ付キマスルト素ヨリ血族デナケラネハ適當デナイト云フ議論モアリマスガソレハ又別ノコトデアリマシテ是マデデモモウ御一新マデハ私ハ純然タル家族制、日本ニハ世界ニ珍ラシイ家族制ガ行ハレテ居ッタト思ヒマス、ソレマデデモ他人養子ハ幾ラデモアルノデゴザイマシテソレガ爲ニ破レルトハ考ヘマセヌ

○子爵曾我祐準君 私ハ法律ニ甚ダ疎ヒ者デゴザイマスカラオカシイ問ヒニナルカモ知レマセヌガ家族制ノ話デスガ是ハマア法律デ天下ニ布カレルガ茲ニ一ツノ華族ナドニハ隨分アリマス、現在アルト思ヒマス、一ツノ家憲ヲ立テ、此家ノ相續人ト云フ者ハ斯ウ斯ウ云フ血統ノ順ヲ以テ相續スルト云フ家憲ヲ立テ、確カ華族例デハ立テ、アル、宮内省ヘ御届ケ申ストカ云フコトニナッテ居リマスガ、其規則ガアラウト思フ、所ガソレヲ破ッタ者ガアッテ其破ッタケレドモガ民法デハ破ッタ譯デハナイ、自分ノ家憲ハ破ッタ、サウ云フコトガ出マシタ時ハ訴訟カ何カニナッタ時ハ裁判官ハドウ致スガ至當ノコトデゴザイマセウ

○政府委員(穂積陳重君) 其家憲ニシテ近頃ハ家憲ナルモノガ澤山ゴザイマスガ法律ニ據ッテ居ル家憲デゴザイマスナレバ勿論其効力ハアリマスシ法律ニ據ッテ居ラナイ家憲、素ヨリ法律ニ反シテ居ラス、法律ニモ據ッテ居ラヌト云フノデ問題ガ起ル、其場合ニハ家憲ノ効力ガアルト云フノハ此契約ト相成ルガ法律上カラ見マスルト即チ契約ノ効力ヲ有シテ居ルノデアルカ又ハ此何カ例ヘハ相續人指定トカ云フ箇條ガアリマス、子ナドノナイ時ハ相續人ヲ斯ウ云フ順序ニセイト指定スルコトガ出來マス、サウ云フ箇條ニ據ルカノ外ハ法律上効力ヲ有スルコトハゴザイマセヌカラ裁判所ニ於テモ内々ノ極リ即チ德義上子孫ノ守ルベキ、一家ノ者ガ守ル所謂訓誨ニ過ギヌト云フコトニナラウト思フ、曾我サンノ主トシテノ御問ヒハ相續人指定ノヤウデゴザイマスナ

○子爵曾我祐準君 今ノハ全ク相續人指定デゴザイマス

○政府委員(穂積陳重君) 相續人指定ハ法律ニ相續人ノ順序ガ極メデアリマス、子ハ第一ニ長幼ノ順序ニ依ッテ、其法定ノ相續人ガアリマセネバ相續人ヲ指定致シマスルコトハ家憲ニ依リマセウト他ノ證書遺言ニ依リマセウトソレハ構ヒマセヌ、家憲ニ斯ウアルカラ私ノ家ハ次男ヨリ外ニハ續ガセヌゾト云フコトハ出來ナイ

○子爵曾我祐準君 少シマダ分リマセヌガ家憲ヲ破ツテ他ノ者ヲ養子ニスル、所ガ家憲ニ依ルト……此法律ニハナイケレドモ家憲ニ依ルト相當ニ續カナケレバナラヌ從兄弟ヤ何カ居ッタカスル、其從兄弟ヲ取除ケテツレヨリハ遠イ者、或ハ全ク赤ノ他人ヲ養子ニスルト云フコトハ遺言ニ依ツテ相續スルト云フ場合ガ出來ル、茲ニ其家憲ニ依レバ甲ノ何某ガ續グベキモノデアル、然ルニ其時分ニ遺言ニ依ルト乙何某ト云フ者ガ續グト云フコトガアル、乙ハ訴ヘテ曰ク、國法ノ許ス所デアルカラ私ガ此家ヲ續グ、甲ハ曰ク家憲ガ示ス所デアルカラ私ガ續グベキデアル、斯ウ云フコトガ出來テ來タ時ハドウナルカト云フ御尋ネデアル

○政府委員(穂積陳重君) 即チ相續人ヲ一方ニ指定シテ一方ニ於テハ養子ヲ爲シタト云フ場合デスカ

○子爵曾我祐準君 サウデス

○政府委員(穂積陳重君) ツレハ養子ノ方ガ勝チマス、養子ハ生前ニスルノガ多クノ場合、今ノ御想像ニナッタノハ生前ニ養子ヲシタ場合デスカ、サウスルト養子ヲシマスルト養子ハ實子ト少シモ變ルコトハナイ、唯離縁ガ出來ルダケデ、サウスルト指定シテ置キマシテモ自分ノ嫡子ガ生レタト同ジコトニナル、其指定ガ無効ニナル、ソレカラ遺言デ指定シテ置キマシテモ死ヌル前ニ外ノ人ヲ養子ニ致シマシテ其養子ガ續イタ時ハ其遺言ハソレダケハ無効ニナルヤウニナル

○子爵曾我祐準君 サウスルト家憲ハ破レルト云フコトニナリマス……

○政府委員(穂積陳重君) 家憲ハ法律ニ據ツテ居ラヌ時ハ破レル、併シ家憲ガ法律ニ依ツテ居ルトツレト校ベテ見ナケレバナリマセヌ

○委員長(侯爵黒田長成君) 一應諸君ニ御相談致シマスガ唯今法例ト民法ハ政府委員ノ説明ハ大體承リマシタガ尙ホツレニ付テ勸考致シテ明日ニ又質問等ヲ十分致シマシタラドウカト思ヒマス

(「ドウカサウ願ヒマス」ト述フル者アリ)

○委員長(侯爵黒田長成君) ツレデハ今日ハ是デ……

午後四時十八分散會