



買主ノ物品受取ノ義務ヲ論ズ

烏賀陽，然良

(Citation)

經濟學商業學國民經濟雜誌, 6(4):529-545

(Issue Date)

1909-04

(Resource Type)

departmental bulletin paper

(Version)

Version of Record

(URL)

<https://hdl.handle.net/20.500.14094/00051374>



買主ノ物品受取ノ義務ヲ論ズ

神戸高等商業學校教授

法學士 烏賀陽然良

第一 本問題ノ必要

獨逸民法第四三三條第二項ニ買主ノ義務ヲ規定シテ曰ク買主ハ賣主ニ約定ノ代價ヲ支拂ヒ且購求シタル物品ヲ受取ルベキ義務ヲ負フト又英國動產賣買法第二七條ニ於テモ亦賣買契約ノ條項ニ從ヒ賣主ハ物品ヲ引渡スベク買主ハ其引渡サレタル物品ヲ受取リ且之ガ代價ヲ支拂フベキ義務ヲ負フト規定ス然ルニ是等ノ立法例ニ該當スベキ我民法ニ於テハ單ニ第五五條ニ於テ買主ノ代金支拂ノ義務ヲ明カニ規定シタルニ過ギズ是ニ於テ乎我民法ノ解釋上買主ニ物品受取ノ義務アリヤ否ヤヲ疑フノ餘地ヲ生ズ

本問題ヲ適當ニ且解シ易ク言ヘハ賣主ガ契約ノ内容ニ適シタル物品ノ提供ヲ爲シタル場合ニ於テ買主ハ之ヲ受取ルノ義務アリヤ否ヤ是レナリ斯ノ如キ義務

ノ有無ノ問題ハ毫モ實益ナキガ如シト雖モ其實大ニ然ラズ蓋シ此問題ヲ積極ニ解シ買主カ契約ノ目的物ヲ受取ルノ義務アリトセバ買主ガ此物品ヲ受取ラザル場合ハ債務者トシテ其遲滞ノ效果ヲ受ケザルベカラズ故ニ買主ハ一方ニハ物品ノ引渡ヲ請求スル權利ヲ有スルヲ以テ更ニ債權者トシテノ遲滞ノ效果ヲ併セ受ケザルベカラザルニ至ル之ニ反シテ消極ニ解シ物品ヲ受取ルノ義務無シトセバ買主ハ單ニ物品ノ引渡ヲ請求シ得ル債權者トシテ遲滞ニ附セラル、ノ結果ヲ生ズルニ過ギズ債務者トシテノ遲滞ヲ併セ受クルヤ將又單ニ債權者トシテ遲滞ニ附セラル、ヤ換言スレバ履行ノ遲滞ト受領ノ遲滞トニ在リヤ或ハ單ニ受領ノ遲滞ノミニ在リヤヲ決スルハ其責任ノ範圍ニ重大ナル徑庭ヲ存スルガ故ニ又以テ輕視スベカラザル問題ナリト謂フベシ

是レヨリ賣主ト買主トノ間ニ生ズル履行ノ遲滞ノ存否ニ關スル效果ノ主ナル差異ニ就キテ説明セン蓋シ徒爾ニアラザルベシ

一、若シ買主ガ當然物品受取ノ債務者トシテ履行ノ遲滞ニ在リトセバ民法第五四一條ニ從ヒ賣主ハ相當ノ期間ヲ定メテ其履行ヲ催告シ若シ其期間内ニ物品ヲ

受取ラザルトキハ契約ノ解除ヲ爲スコトヲ得ベシ又契約ノ性質又ハ當事者ノ意思表示ニ依リ一定ノ日時又ハ一定ノ期間内ニ履行ヲ爲スニ非ザレハ契約ヲ爲シタル目的ヲ達スルコト能ハザル場合ニ於テ買主ガ物品ヲ受取ラズシテ其期間ヲ經過シタルトキハ民法第五四二條ニ從ヒ賣主ハ何等ノ履行ノ催告ヲ爲サズシテ其契約ノ解除ヲ爲スコトヲ得若シ夫レ此場合ニシテ商事賣買ニ關スルトキハ商法第二八七條ニ從ヒ買主ガ物品ヲ引取ラズシテ其時期ヲ經過シタルトキハ賣主ガ直チニ買主ニ其履行ノ請求ヲ爲サレハ契約ノ解除ヲ爲シタルモノト看做サレ解除ノ意思ヲ表示スルコトナクシテ原狀ニ復スルノ結果ヲ生ズ然レドモ若シ買主ハ當然物品受取ノ義務ヲ負フコト無ク單ニ物品受取ノ債權者トシテ受領ノ遲滯ノミニ在リトセバ賣主ハ買主ガ物品ヲ受取ラザルノ事故ヲ以テ契約ヲ解除スルノ權利ヲ有セザルベシ

二、若シ買主ニ當然物品受取ノ義務アリトセバ賣主ハ強制履行ヲ請求スルコトヲ得ベシ(民法第四一四條參照)蓋シ買主ガ物品受取ノ義務ヲ履行スベキコトヲ怠ルガ爲メニ債務ハ消滅シ去ルモノニ非ズ故ニ我民法ノ採用スル主義ニ從ヒ先ヅ

履行ノ訴ヲ起シ強制履行ヲ求ムルコトヲ得ザルベカラズ買主若シ之ニ對シテ履行ノ不能ヲ主張セント欲スルトキハ自ラ其不能ヲ證明スベク是レニ因リテ責任ノ有無ヲ定ムルコトヲ得ベシ之ニ反シテ買主ニ當然物品受取ノ義務ナシトセハ賣主ハ買主ノ物品受取ノ權利ノ行使ヲ強要シ能ハザルガ故ニ物品受取ニ關シテ履行ノ訴ヲ提起シ得ザルノ結果ヲ生ズベシ

第二 所掲ノ問題ハ之ヲ如何ニ決スベキカ

論者或ハ獨逸民法(前掲)ニ於テ買主ノ物品受取ノ義務ヲ認メタルハ從來ノ學者間ニ多少ノ疑ヒアリシ爭點ヲ解決シタルモノナリ我法典ニ於テ此種ノ義務ヲ規定セザルハ明カニ當然之ヲ認メザルノ精神タルコトヲ推知スルニ難カラザルベシト更ニ敷衍シテ言ハン即チ物品受取ノ義務ハ賣買契約其モノ、中ニ一般的通有性トシテ理論上認メラルベキモノニ非ズ且實際上ニ於テモ全然一般的ニ認ムルノ必要アルニ非ズ(一)近世立法ノ趨勢ハ義務ハ主トシテ之ヲ明カニ法典中ニ規定スル方針ヲ採レリ然ルニ法典中ニ規定ナキニ拘ハラズ尙買主ニ物品受取ノ義務アリト説明スルハ其主張ノ維持ニ甚ダ困難ナルベク(二)各場合ノ事實上ノ必要

ヨリ論ズルモ當事者間ニ爭ヒナカラシメントスルニハ立法政策上此義務ヲ明カニ規定スルノ要アルコト毫モ疑ヲ容レザルナリ然ルニ從來爭議アル所ナルニ拘ハラズ我法典ニ於テ規定セザルハ其意蓋シ此種ノ義務ヲ認メザルニ在ルコト炳焉タルニ非ズヤト論者ノ言寔ニ故アリト謂フベシ義務ハ法律規定ニ因リテ直接ニ生ジ又當事者ノ意思表示ヲ介シテ間接ニ發生スルモノナルコトヲ是認スル以上ハ是ガ發生原因タル法律規定又ハ意思ナキニ拘ハラズ義務アリト爲スコトヲ得ザルハ當然ノ論結ナリ故ニ論者ノ主張スルガ如ク買主ハ物品受取ノ權利ノミヲ有シ受取ノ義務ナシト論ズルコトコソ或ハ城砦ニ據ル防禦ノ夫レノ如ク最モ安全ナル態度ナルベケレ然レドモ予輩ヲ以テ之ヲ見ルニ斯ノ如キ說ハ皮想ノ見解ト言フベキモノニシテ事物ノ真相ヲ穿テ得タルモノニ非ザルベシ一ヲ知リテ其ニヲ知ラズト言フハ夫レ斯ノ如キヲ謂フ乎

假リニ法文ノ文字ノミヲ根據トシテ論ジ論者ノ主張スルガ如キ論法ヲ以テ推及セバ賣主モ亦物品ノ引渡義務ヲ當然發生セザルベシ何トナレバ法文(民法第五五五條)ハ賣主ニ直接ニ課スルニ財。產。權。移。轉。ノ。義。務。ヲ以テスルノミニシテ若シ賣

買ノ目的物ガ特定物ト爲ルヤ否ヤ直チニ、又其契約締結ノ初メヨリ特定物ノ賣買ナルトキハ(民法第一七六條ノ規定ニ從ヒ物權ノ設定及ビ移轉ハ當事者ノ意思表示ノミヲ以テ其效力ヲ生ズト規定セルガ故ニ)賣買契約ノ締結ト同時ニ物品ノ所有權ハ(所有權ト云フハ其賣買ノ常態ナルヲ以テナリ)賣主ノ手ヨリ離レテ買主ニ移轉スルヲ以テ若シ賣主ニ物品引渡ノ義務ヲ負擔セシメズトセハ既ニ所有權移轉ノミニ依リテ賣主ニ法律上課セラレタル義務ハ履行シ終リタルモノト論ズルヲ得ベク從テ買主ハ物品ノ引渡ヲ受ケズシテ満足セザルベカラザルノ已ムヲ得ザルニ至ルベシ固ヨリ此場合ニ於テモ獨逸民法第四三三條第一項前段ニハ明カニ次ノ如ク規定セリ即チ賣買契約ニ依リ物ノ賣主ハ其物ヲ買主ニ引渡シ且物ノ所有權ヲ移轉スベキ義務ヲ負フト又英國動產賣買法ニ於テモ(前掲)同ジク賣主ニ引渡ノ義務ヲ明カニ規定セリ然ルニ我民法ニ於テハ此種ノ文字ヲ缺クガ故ニ買主ニ物品受取ノ義務アリヤ否ヤノ問題ト同様ニ賣主ニ物品ヲ引渡スベキ義務アリヤ否ヤノ問題ヲ生ズルハ理ノ當然ナリ然ルニ此問題ニ關シテハ上述ノ如ク買主ハ物ノ引渡ヲ受ケズシテ満足セザルベカラザルノ不都合ヲ生ズルガ故ニ學者

ハ法典ガ明カニ賣主ニ物品引渡ノ義務ヲ認メザルニ拘ハラズ文字ノ理論上ノ結果ヲ捨テ、當事者ノ意思ヲ解釋シ常ニ賣主ニハ物品引渡ノ義務發生セリト説明シ以テ取引ノ實際ニ適セシメタリ而シテ論者ガ一言モ買主ノ物品受取ノ義務ニ關シテ此論理ヲ以テ推及セザルハ抑々何故ゾヤ其理由ヲ知ルニ苦シム予ハ所掲ノ問題ニ對シテモ尙上述ノ如キ論法ヲ以テ積極ニ解シ買主ハ物品受取ノ義務ヲ負フモノト解セント欲ス牽強ノ譏ヲ免レンガ爲メニ左ニ更ニ其理由ヲ開陳セム

抑々買主ガ賣主ト或物品ニ付キ賣買契約ヲ締結スルハ其目的物ヲ受取ランガ爲メナルコトハ一點ノ疑ヲ容レズ買主ガ其物品ヲ受取ラントスルハ當初ノ希望ニシテ現實ニ受取ルコトハ最終ノ目的ナルベシ故ニ買主ノ意思ハ賣主ヨリ提供セラレザル目的物ハ必ズ進ンデ之ヲ受取ルベキ考ナルヤ明カナリ假リニ此意思存セズトスレバ賣買契約締結ノ目的ハ全ク無意義ニ終ルベク契約其モノ、效力モ亦發生セザルベシ翻テ之ヲ賣主ノ意思ニ付キ觀察センカ賣主ガ契約ノ目的物ヲ提供セバ買主ハ必ズ常ニ其物品ヲ受取ルベキヲ確信ス假リニ賣主ニ此確信無シトスレバ何ゾ其初メニ賣買契約ノ締結ノ愚ヲ學ハンヤ斯ノ如ク賣主、買主共ニ

契約締結ノ當時ニ其目的物ノ受取ラルベキヲ信ズ又必ズ受取ルベキヲ思惟シタルモノナレバ此意思ノ拘束ハ契約中ニ當然包含セラル、モノナリト論ズルコトヲ得ベシ若シ上述ノ説明ニシテ誤リナシトセバ買主ハ賣買契約其モノ、效力ニ依リテ當然物品受取ノ義務ヲ負擔スルモノト推斷スルモ亦正鵠ヲ誤ラザルベシ是レ必シモ予輩ノ獨斷ナラザルナリ英國ノワットソンモ同ジク各賣買契約中ニハ當事者ノ一方ニ(買主)物品ヲ受取ルベキコト、他方ニ(賣主)物品ヲ引渡スベキコトノ約束ヲ包含スト説明セリ (Chalmers, Sale of Goods Act. Ed. II. P. 57)

論者又曰ハン買主ガ債權者トシテノ遲滯即チ受領ノ遲滯アリト言ハハ之ト共ニ殊更ニ受取ノ義務ヲ認ムルノ要ナカラン買主ニ受取ノ義務ヲ當然課スルハ買主ニ採リ重大ナル負擔ナラズヤト夫レ然リ然リト雖モ賣主モ亦買主ニ此種ノ義務ヲ認メラレザルハ甚ダシキ不便ト困難トヲ感ズト言フコトヲ得ベシ故ニ此點ニ於ケル議論ハ畢竟水掛論ニ終ルベシ何ヲカ賣主ニ採リ不便ト困難アリト言フ蓋シ債權者トシテ買主ガ受領ノ遲滯ニ在ルトキト雖モ債務者即チ賣主ハ當然債務ヲ負擔スルヲ以テ依然トシテ其目的物ヲ引渡スベキ責ニ任ズベク既ニ述ベ

タル如ク買主ニ受取ノ義務ヲ認メザレハ義務者ニ非ザルノ結果トシテ賣主ハ強制履行ヲ請求スルコトヲ得ザルハ勿論此場合ニ於テ最モ賣主ニ採リ便利ナル契約ノ解除ヲ爲スコトヲ得ザルノ結果ヲ生ズ固リ債務者タル賣主ハ供託ニ依リテ其債務ヲ免レ得ベシト雖モ供託物及ビ供託所ニ制限アル以上ハ是レ亦容易ニ行ハルベキコトニ非ズ又競賣ニ附スルニセヨ相當ノ手數ヲ費ヤシ競賣法ノ規定ニ從ヒテ競賣セザルベカラザルノ不便ト困難アルニ非ズヤ況ンヤ如何ナル場合ト雖モ賣主ハ常ニ費用立替ノ衝ニ當リ之ニ伴フ時間ノ空費ノ損耗亦測ラレザルモノアルニ於テオヤ

上來述べ去リ述べ來リタル所ニ由リテ之ヲ考フルニ我民法ニ於テ明カニ之ガ規定ヲ設ケザルハ規定ヲ要セザル當然ノ事トシテ換言セバ賣主ガ負擔スベキ引渡ノ義務ヲ規定セザルト同一ノ理由ヲ以テ之ヲ規定セザルモノト解スルコトヲ得唯遺憾トスル所ハ多クノ學者ノ説明ニシテ一言ノ之ニ論及セザルモノアルヲ、左ニ物品受取ノ義務ハ如何ナル性質ヲ有スルモノナルヤヲ説明セン蓋シ義務ノ存在ヲ主張スルモ之ガ性質ヲ明カニセザレハ所謂圖ヲ按ジテ驥ヲ求ムルノ嫌ア

レハナリ

第三 物品受取ノ義務トハ何ゾヤ

物品受取ノ義務ノ内容ハ物品ヲ受取ルニ在リ物品ヲ受取ルトハ物品ヲ事實上買主自身ノ處分權内ニ置クノ目的ヲ以テスル現實ノ(實物ト言フノ意ニシテ單ニ權利ノ移轉ノミヲ言フニ非ザルナリ)携去。(Hinwegnahme)ヲ云フ(Plank; Kommentar z. B.G.B. Bd. II. Aufh. III. S. 334 Crome; System d. Deut. Bürgere. Rts. Bd. II. § 215. S. 424) 此義務ハ通常物品ノ賣買ニ於テ存スト認メラルベキモノニシテ是レナクレバ賣買契約成立セズト言フガ如キ要素ヲ成サルガ故ニ特約ヲ以テ之ヲ除外シ得ルハ明カナリ (Crome; a.a. O. S. 424) (要素ナリト主張スル學者ナキニ非ズ、Düringer-Hachenburg; Kom. z. H. G. B. Bd. III. S. 164. 165.)

買主ニ此義務アリト言フニハ當然ノ前提トシテ賣主ガ契約ノ内容ニ適セル物品ヲ提供シタルコトヲ要ス即チ品質、數量等ニ於テ契約通りナルノミナラズ適當ナル時期及ビ場所ニ於テ引渡ノ準備ヲ爲シタルコトヲ要ス故ニ例セバ賣主ノ提供アリト雖モ一部給付ニ過ギザル場合ノ如キ、引渡ノ準備ヲ終レル馬ガ(賣買ノ目

的物)馬鼻疽病ニ罹リタルガ如キ場合ニ於テハ買主ハ是等ノ物品受取ノ義務ヲ負擔スルコト莫シ (Endemann; Einführung in d. B. G. B. Bd. I. S. 938. Cosack; Lehrbuch d. Deut. Bürgerl. Rts. Bd. I. s. 460. Crome; a.a. O. S. 424.) 然レドモ例外アリ即チ商人間ノ賣買ニシテ殊ニ隔地賣買ニ屬スルトキハ假令送付セラレタル物品ガ注文シタル物ト異ナルコト又ハ其數量ヲ異ニスルコト明カナルトキト雖モ買主ハ之ヲ受取リ賣主ノ費用ヲ以テ其物品ヲ保管又ハ供託セザルベカラザル場合はレナリ(商法第二八九條第二九〇條參照)

此物品受取ノ義務ハ賣買契約ヨリ當然生ズルモノニシテ賣主ノ引渡ノ義務ニ應ジテ發生スルモノナリ故ニ賣主ガ該契約ニ從ヒ當然物品引渡ノ義務ヲ負擔セザル場合ニ於テハ買主亦物品受取ノ義務ヲ負擔スルコト莫シ予ハ買主ニ契約上一應 (Prima facie) 物品受取ノ義務アリト爲スガ故ニ其結果トシテ賣主ハ此義務ノ原因タル特別ナル明示又ハ默示ノ約束ノ存在ヲ舉證スルノ責任ヲ免除セラルルニ反シ買主ハ此受取義務ヲ免レント欲セバ此義務ヲ排除スル約束ノ存在ヲ舉證スルノ責任ヲ負擔スルニ至ル、茲ニ應ズト謂フハ受取義務ガ引渡義務ノ對價ヲ

爲スト云フニ非ズ引渡義務ノ對價ヲ爲スモノハ代金支拂ノ義務ナリトス彼是混同スルコトナキヲ要ス

物品ヲ受取ルコトハ買主ノ義務ナリト言フモ之ヨリ直チニ一旦受取リタル以上ハ此物品ヲ返還スル能ハズト推論スルコトヲ得ズ殊ニ商人間ノ賣買ニ於テハ買主ガ受取リタル目的物ヲ遲滯ナク之ヲ検査シ物品ニ瑕疵アルヤ否ヤ又ハ其數量ニ不足アルヤ否ヤヲ發見スルノ必要アルガ故ニ物品ノ受取ハ其品質、數量ノ検査ニ必要ナル前提ヲ爲スモノニシテ此検査ノ結果契約ヲ爲シタル目的ヲ達スルコト能ハザルトキハ一定ノ手續ヲ爲シタル後契約ヲ解除スルコトヲ得ルヲ以テ物品受取後ト雖モ品質、數量ノ検査ノ結果物品ノ返還ヲ爲スコトヲ得ト論斷スルヲ得ベシ(商法第二八八條參照)故ニ此點ヨリ論ズルトキハ買主ノ物品受取ノ義務ハ一方ニハ法律行爲(此場合ニ於テハ契約)タル辨濟ノ受諾行爲(Annahme)ノ準備義務ト謂フヲ得ベク他方ニハ契約ノ解除又ハ代金減額若クハ損害賠償ノ請求權ノ基本タル前提義務ト名ヅクルヲ得ベシ

買主ハ物品引渡ノ請求權ヲ有スルト同時ニ賣主ニ依リ提供セラレタル物品ハ

之ヲ受取ラザルベカラザル地位ニ在ルガ故ニ假令買主ガ此引渡請求權ヲ拋棄スルモ之ガ爲メニ義務タル物品ノ受取ハ依然トシテ存在シ何等ノ影響ヲ受クルモノニ非ザルコトヲ知ラザルベカラズ

斯ノ如ク物品ノ受取ハ買主ニ採リ完全ニ獨立セル所謂法律義務ヲ成スガ故ニ賣主ハ獨立シテ此義務ノ履行ヲ訴求スルコトヲ得而シテ之ガ判決ニ本ヅク強制執行ハ民事訴訟法第七三三條ノ規定ニ從フ殊ニ此強制執行ヲ要スル場合ハ賣主ニ採リ物品ノ保管ガ非常ニ煩ハシキトキ又ハ甚ダシキ危險ヲ感ズルトキ例セハ動物又ハ爆發物ノ賣買等ニ於テ之ヲ見ル、若シ賣主ニシテ物品受取ト代金支拂トニ付キ訴ヲ提起セント欲セハ賣主タル原告ハ買主タル被告ガ物品ヲ受取ルベキ責任ト物品ノ提供ト引換ニ代金ヲ支拂フベキ義務ヲ負フ旨ノ宣告アラントコトヲ申立ツルコトヲ要ス(前掲 Crome, Cosack, Plank, 等 Endemann; a. a. O. 939. Staub; Kommentar z. H. G. B. S. 1256. Anm. 55) 此場合ニ於テモ固ヨリ相獨立シテ強制執行ヲ爲スモノトヲ得

既ニ本問題ノ必要ヲ論ズルニ當リテ述ベタル如ク買主ガ物品ノ受取義務者ト

シテ遲滯ニ在ルトキハ同時ニ物品ノ引渡請求權者トシテ遲滯ニ在ルモノナルガ故ニ換言スレハ買主ハ物品ノ受領ニ關シテハ債務者タルノミナラズ債權者タルガ故ニ賣主ハ或ハ單ニ供託シ或ハ競賣シ其賣得金ヲ供託シテ其債務ヲ免ル、コトヲ得(民法第四九四條、第四九七條、商法第二八六條)尙賣主ハ左ノ三樣ノ權利ニ付キ選擇ノ自由ヲ有ス

(一)賣主ハ買主ガ其後受取ルベシト申出ヅルモ之ヲ拒絕スルコトヲ得而シテ
(二)賣主ハ買主ガ物品受取ノ不履行ニ在ルガ爲メニ因リテ生ジタル損害賠償ヲ請求スルコトヲ得(三)單ニ契約ノ解除ヲ爲スコトヲ得

固ヨリ上述スル三種ノ權利ハ場合ニ依リ三種共ニ之ヲ行フヲ妨ゲズ又賣主ハ買主ノ請求ニ應ジテ物品ヲ引渡シ受取ノ遲延ニ因リテ生ジタル損害例セハ倉敷料飼養料其他保管ノ設備ニ要シタル諸費用等ノ如キ賠償ノ請求ヲ爲スコトヲ得是等ノ諸種ノ權利ヲ行使スルニ當リテ決シテ買主ガ同時ニ賣買代金支拂ノ遲滯ニ陷リタルヤ、或ハ買主ハ既ニ代金ノ前拂ヲ爲シタルニ因リ或ハ代金支拂ノ期限ノ到達セザルニ因リ代金支拂ノ遲滯ニ陷ラザルヤハ之ヲ問フヲ要セザルナリ

既ニ述ベタル所ニ依リテ明カナルガ如ク賣主ハ買主ノ受領ノ遲滯ヨリ生ズル諸種ノ權利ト履行ノ遲滯ヨリ生ズル諸種ノ權利トヲ合セテ之ヲ行使スルコトヲ得故ニ勿論或ハ時トシテ履行ノ遲滯ノミヲ主張スルヲ以テ利益トシ是ヨリ生ズル權利ノミヲ行使スルコトヲ得ベク或ハ時トシテ受領ノ遲滯ノミヲ主張スルヲ以テ利益ト感ジ是ヨリ生ズル權利ノミヲ行使スルコトヲ得此終リノ場合ニ於テハ其後ノ期間ノ猶豫アルト否トヲ問ハザルナリ然レドモ買主ガ自己ノ責ニ歸スベカラザル事由ニ因リテ賣買ノ目的ヲ受取ル能ハザルトキハ賣主ハ買主ガ受領ノ遲滯ニ在ルガ爲メニ因リテ生ジタル權利ノミニ制限セラルベシ (Cosack: a. a.

O. S. 461.)

終リニ物品受取ノ時期、場所竝ニ費用ニ就キ一言セム

物品受取ノ時期ニ就キ當事者間ニ何等ノ特約ナキトキ又ハ其他ノ事狀ニ由リテ之ヲ知ルコトヲ得ザルトキハ買主ハ直チニ物品受取ノ義務ヲ履行セザルベカラズ(獨逸民法第二七一條第一項參照然レドモ固ヨリ賣買ノ性質上履行ヲ爲スニ必要ナル多少ノ猶豫時間ハ取引上ノ見解ニ從ヒテ之ヲ賦與セザルベカラズ

物品受取ノ場所ニ關シテハ一般原則ヲ直チニ適用スルコトヲ得ズ一般原則ニ從ヘハ特約ナキ限りハ特定物ノ引渡ハ債權發生ノ當時其物ノ存在セシ場所其他ノ辨濟ハ債權者ノ現時ノ住所若シ商行爲ナルトキハ債權者ノ現時ノ營業所若シ之レナキトキハ其住所ナルヲ以テ本則トス(民法第四八四條商法第二七八條第一項)ト雖モ元來物品受取ノ義務ハ既ニ述ベタルガ如ク本質上賣主ノ物品引渡ノ義務ニ相應スルモノナルガ故ニ物品引渡ノ場所ハ物品受取ノ場所ト謂フヲ得ベク相離レテ存在スルヲ許サルヲ以テ義務ノ性質上一般原則ニ從フコト莫ク特別ニ賣主ノ物品引渡ノ場所ナリト説明セザルベカラズ若シ賣主ガ他地ニ送付スベキ義務ヲ負擔スルトキハ賣主ハ更ニ買主ニ其指定地ニ於テ物品ヲ受取ラスベキ機會ヲ與フベキ義務ヲ負フモノナルガ故ニ物品受取ノ場所ハ此指定地ナリト謂フコトヲ得

物品受取ノ費用ハ特約ナキ限りハ買主ノ負擔トス賣主ガ履行地以外ニ送付ヲ爲スベキコトヲ引受ケタルトキハ買主ハ之ガ危險ト費用トヲ負擔セザルベカラズ

予ハ殊ニ買主ノ物品受取ノ義務ニ就キ論述セシト雖モ此義務ハ尙雙務契約殊ニ請負契約ノ物品受取ノ義務ニ比附援用スルコトヲ得、デルンブルヒ曰ク雙務契約ハ權利ニ對シ權利、義務ニ對シ義務ノ存在スルモノナルガ故ニ其當然ノ結果トシテ給付ノ債權者タル一方ハ他方ニハ其給付ヲ受取ルベキ拘束ヲ負フト (Dernburg; Bürgerliches Recht. Bd. II. 1ste Abt. § 74. I.) 言ヤ寔ニ宜シ、予ハ原則的説明トシテ、最モ妥當ナルヲ覺ユ。(明治四十二年三月十四日稿)