



〈雑録〉權利株ノ賣買ハ果シテ株式譲渡ノ豫約ナリヤ

山口, 弘一

(Citation)

經濟學商業學國民經濟雜誌, 6(5):749*-751*

(Issue Date)

1909-05

(Resource Type)

departmental bulletin paper

(Version)

Version of Record

(URL)

<https://hdl.handle.net/20.500.14094/00051391>



權利株ノ賣買ハ果シテ 株式讓渡ノ豫約ナリヤ

山口 弘 一

權利株ノ賣買ハ株式讓渡ノ豫約ナリトハ、一般ノ學說ナレドモ鄙見ニ依レバ、權利株ノ賣買ハ將來ノ株式ヲ目的トスル賣買ニシテ、株式讓渡ノ豫約ニ非ザルナリ。

抑々賣買ノ豫約ナル者ハ、當事者ノ一方ノ豫約ナル場合ト、雙方ノ豫約ナル場合トヲ問ハズ單ニ將來ニ於ケル賣買ノ締結ヲ目的トスル契約

ニ外ナラズ而シテ一方の豫約ト雙方の豫約ノ異ナル點ハ自己ノ意思表示ニ因リテ拘束セラル、者ガ當事者ノ一方ナルト雙方ナルトニ在リ、一方ノ豫約ハ契約ノ申込ナリトノ說アレドモ一方ガ義務ヲ負フコトヲ申込ミ之レニ對シテ相手方ガ承諾ヲナシタル者ナル（梅博士民法要義三卷四七八頁）故ニ一方の豫約ト雖モ一ノ契約ナルヤ明ナリ、況ンヤ、雙方ノ豫約ニ於テオヤ。我民法ハ一方の豫約ニ付テノミ規定ヲ設ケ、相手方ノ賣買完結ノ意思アルトキハ其時ヨリ賣買ノ效力ヲ生ズ、ト規定シ（五五六條一項）雙方ノ豫約ニ付キ規定スル所ナシ、抑々雙方ノ豫約ハ相手方ノ意思表示ニ依リ賣買ヲ締結スベキ義務ヲ負擔スル契約ナリ故ニ理論上ヨリ云フトキハ賣買ノ成立ニハ更ニ當事者雙方ノ意思表示ヲ要スルモノト云フベシ然リト雖モ我民法ニ依レハ一方ノ豫約サヘモ相手方ノ意思表示ノミニ因リテ賣買ノ效力ヲ生ズト規定スルガ故ニ雙方ノ豫約ニ

在リテハ一方ノ意思表示ノミニ依リ賣買ノ效力ヲ生ズベキ一層有力ナル理由ヲ有ス。之レヲ要スルニ豫約ナル者ハ一方のナルト雙方のナルトヲ問ハズ、單ニ本契約ノ締結ヲ約スル契約ニ過ギズシテ、豫約ノミニテハ未ダ賣買ノ關係ヲ生ゼザル者ナリ而ルニ、權利株賣買ノ實況ニ見ルニ賣主ハ證據金ノ受取證及ビ白紙委任狀ヲ買主ニ交付シ、買主ハ之ニ對シテ相當ノ代金ヲ支拂フナリ。故ニ、當事者ハ單ニ將來賣買ヲ締結スルコトヲ約スルニ非ズシテ、更ニ一步進ミテ賣買ノ當事者タルコトヲ自覺シ以テ其義務ヲ履行セシモノト云フ可シ。故ニ權利株ノ賣買ハ商法第百四十九條ニ所謂株式讓渡ノ豫約及第二百十七條ニ所謂新株讓渡ノ豫約ニ非ザルヤ明ナリ。然ラハ第百四十九條ニ所謂株式讓渡ノ豫約トハ如何ナル者ヲ指サヤ曰ク、株式會社設立登記後ニ於ケル賣買ヲ會社設立登記前ニ於テ約スルコトヲ云フナリ、又第二百十七條ニ所謂新株讓渡ノ

豫約トハ増資登記後ニ於ケル株式ノ讓渡ヲ登記前ニ於テ約スルヲ云フナリ。

此ノ如ク權利株ノ賣買ハ株式讓渡ノ豫約ニ非ズトセハ其性質如何。曰ク此レ將來ノ株式ヲ目的トスル賣買ナリ。抑モ賣買ノ目的物ガ現在ノ物ニ限ラザルコトハ、羅馬法以來ノ定論ナリ、殊ニ羅馬法ヲ基礎トスル佛國法系ノ諸法典（佛民一一三〇、伊民一一一八條一項、西一二七一、六七一）ノ如キハ明文ヲ以テ將來ノ物ハ契約ノ目的タルコトヲ得ル旨ヲ定メタリ、獨逸及ビ日本民法ノ制定者ガ法典中ニ明文ヲ掲ゲザリシハ蓋シ自明ノ事ト認メタリシ故ナラン、（獨民草三五〇條理由）但シ權利株ノ賣買ハ條件付賣買ナリヤ將タ所謂希望ノ賣買ナルヤハ當事者ノ意思ニ徴シテ之レヲ決スベキモ從來ノ實例ニ依レバ權利株ノ賣買ハ希望ノ賣買ナリト云フベシ、而シテデルンブルヒ（獨逸民法論九頁乃至十頁）ノ如ク將來ノ物ノ賣買ト希望賣買トヲ區別スルハ法

理論ニ非ザルナリ

此ノ如ク權利株ノ賣買ハ希望ノ賣買ナリト雖モ商法第四百九條及ビ第二百十七條ノ精神ニ牴觸スルノ故ヲ以テ無効ナリ。蓋シ權利株ノ賣買ハ投機ノ弊ヲ助長スル點ニ於テ設立登記前又ハ増資登記前ニ於ケル株式讓渡ノ豫約又ハ新株讓渡ノ豫約ト相若ケバナリ、而シテ權利株ノ賣買ハ無効ナリトセハ善意ノ買主ハ賣主ニ對シテ代金ノ返還ヲ請求シ得ルコト勿論ナリ又賣主ガ惡意ナルトキハ受取タル代金ニ利息ヲ附シテ返還スル外尙損害ノ賠償ヲ爲サル可カラズ、或ハ權利株ノ賣買ハ不法行爲ニシテ賣主ハ其受取タル代金ヲ返還スル義務ナキガ如シト雖モ凡ソ行爲ガ不法タルガ爲ニハ故意又ハ過失ニ因リ權利ヲ侵害スルコトヲ要ス（民七〇九）然ルニ權利株ノ賣買ニハ如此事實ナキガ故ニ賣主ハ其責任ヲ免ル、能ハザルナリ。