

# 日本 2018 年商法『海商及運送法』修正 兼評我國法(海商法/民法運送)可借鏡之處

黃裕凱<sup>1</sup>

## 中英文摘要

### 壹、概說

- 一、日本商法及修正簡介
- 二、日本『海商』立法
- 三、日本簽署國際海事私法公約情況
- 四、日本 2018 年商法及國際海上貨物運送法修正歷程
- 五、日本 2018 年商法及國際海上貨物運送修正要旨

### 貳、日本 2018 年商法第三編海商編修正

- 一、規範架構調整及章節名修正
- 二、第一章 船舶 第一節總則 (§684~§685)
- 三、第一章 船舶 第二節船舶所有 (§686~§700)
- 四、第一章 船舶 第三節 船舶貸借 (§701~§703)
- 五、第一章 船舶 第四節 定期傭船 (§704~§707)
- 六、第二章 船長 (§708~§715)
- 七、第三章 海上物品運送關係特則 第一節 個品運送 (§737~§747)
- 八、第三章 海上物品運送關係特則 第二節 航海傭船 (§748~§756)
- 九、第三章 海上物品運送關係特則 第三節 載貨證券等 (§757~§769)
- 十、第三章 海上物品運送關係特則 第四節 海上運送狀 (§770)
- 十一、第四章 船舶碰撞 (§788~§791)
- 十二、第五章 海難救助 (§792~§807)
- 十三、第六章 共同海損 (§808~§812)
- 十四、第七章 海上保險 (§815~§830)
- 十五、第八章 船舶優先權及船舶抵押權 (§842~§850)

### 參、日本 2018 年商法第二編承攬運送及運送章修正

- 一、第七章 運送取扱營業(承攬運送業)
- 二、第八章 運送營業 第一節總則
- 三、第八章 運送營業 第二節物品運送

<sup>1</sup> 輔仁大學財經法律學系黃裕凱教授，英國南安普敦大學海事法研究所博士。

#### 四、第八章 運送營業 第三節旅客運送

#### 肆、日本 2018 年國際海上物品運送法修正

#### 伍、結論及我國可能的立法參考

- 一、日本 2018 年商法修正結論(一)：修正幅度有限
- 二、日本 2018 年商法修正結論(二)：複雜、保守、衝擊
- 三、可供我國修法參考之處
  - (一)我國海商法修正可參考部分
  - (二)我國民法貨物運送節修正可參考部分

#### [參考文獻]

#### [附錄]

附錄一：日本商法(2018)第二編商行為第七章承攬運送業/第八章運送營業 第三編海商 (中譯文)

附錄二：日本 2018 年國際海上物品運送法 (中譯文)

## 中文摘要

日本商法有關運送(第二編第八章及第九章)及海商(第三編)相關規定,自 1899 年商法制訂公布實施後,將近 120 年未修正。這 120 年來,運送型態及國際相關法規已有大幅變動,日本於 2013 年啟動商法有關運送及海商相關規定之修正工作,於 2018 年完成。主要修正包括日本商法有關運送(第二編第八章及第九章)、商法第三編海商,以及國際海上貨物運送法。

無論是法律制度、海運環境、地理位置及雙邊貿易,我國與日本關係非常密切,日本法也一直是我國各項法律立法或修正的主要參考對象。本文希望透過對本次日本 2018 年商法及國際海上貨物運送法修正之介紹,整理出有些規定及架構值得讓我國海商法及民法運送增進參考修正之處。

中文關鍵字：日本商法運送、日本海商法、海商法、海上貨物運送

## Abstract

The provisions of the Japanese Commercial Code relating to carriage (Part II, Chapters VIII and IX) and maritime commerce (Part III) have not been amended for nearly 120 years since its enactment in 1899. In the past 120 years, there have been significant changes to carriage patterns and international regulations. In 2013, Japan initiated amendments to its commercial law relating to carriage and maritime commerce, which were completed in 2018. The main amendments include the Japanese Commercial Code on carriage (Part II, Chapters 8 and 9), Part III of the Commercial Code on maritime commerce, and the International Carriage of Goods by Sea Act.

In terms of legal system, maritime environment, geographical location and bilateral trade, Japan and R.O.C are very close and Japanese law has been the main reference for legislation or amendments to various laws in R.O.C. This article aims to introduce the main amendments to Japan's Commercial Law and International Carriage of Goods by Sea Act 2018, and try to identify some of the provisions and structures that are worthy of reference to improve R.O.C.'s maritime law and civil law on carriage.

Keywords: Japanese Commercial Code – carriage, Japanese Maritime Law, Maritime Law, Carriage of Goods by Sea.

# 壹、概說

## 一、日本商法及修正簡介

日本明治維新時代(1868~1911 年)，新時代法律需求殷切。1881 年明治政府委託德人 Hermann Roesler 起草商法，Hermann Roesler 當時主要參考 1861 年德國商法典及 1870 年法國商法典，於 1886 年提交商法草案，唯該草案因未考量日本當時商業狀況，爭議過大，未獲當時日本元老院通過。1887 年日本政府再次委託 Hermann Roesler 重新起草商法，1889 年提出草案，1890 年 6 月獲元老院通過，此 1890 年商法為日本學理上的『舊商法』<sup>2</sup>。1890 年舊商法雖獲通過，但本身存在許多問題，除若干規定與日本國情不符外(特別是公司制度)，許多規定與民法規定重疊處甚多，導致日本政府一再推延該法各編的施行日期。舊商法施行延宕，一直到 1898 年 7 月舊商法才全面實施。但與此同時進行的是，日本政府委託近代日本本土學者，如梅謙次郎、富井政章、穗積陳重等人組成商法修正起草委員會，1896 年 5 月完成商法草案，因眾議院解散等因素，該法於 1898 年 12 月獲日本議會審議通過，舊商法實施不到數月即被取代，新法 1899 年 3 月公布，1899 年 6 月 1 日生效實施，此 1899 年商法日本學理上稱為『新商法』<sup>3</sup>。

日本現行商法(或稱為商法典)於明治 32 年(1899 年)3 月 9 日頒佈，最初日本商法分『總則』、『公司』、『商行為(含第 10 章保險)』、『票據』、『海商』五編，31 章，總條文為 851 條。於本次 2018 年第三編海商進行全面修正以前，日本商法於將近 120 年期間有以下幾次重大的結構修正：

- (1)**1938 年廢止『票據編』**：日本 1930 及 1931 年分別加入關於統一匯票及本票日內瓦公約及關於統一支票日內瓦公約，於 1932 及 1933 年分別制訂『票據法』及『支票法』二單行法，1938 年正式將當時的商法第四編『票據』予以廢止。
- (2)**2005 年刪除『公司編』**：日本 1899 年商法頒佈迄至 2018 年修正，歷經將近 30 次直接修正(不含其他法律修正連動修正商法)，絕大多數修正是集中在『公司編』，平成 17 年(2005 年)日本頒佈公司法後，正式將『公司編』廢止。
- (3)**2005 年『總則編』及『商行為編』修正**：2005 年廢止『公司編』之同時，修正『總則編』及『商行為編』前幾章部分用語，以符合現代日語形式；另刪除商法中所有應署名之法律條文。
- (4)**2008 年刪除『商行為編/保險章』**：日本平成 20 年(2008 年)頒佈保險法，原『商行為編』第 10 章保險章廢止。
- (5)**2018 年『商行為編』第 5 章至第 9 章及『海商編』全部修正**：本次 2018 年修正主軸就是針對海商編及與海商有關的相關法令(日本法務省的提案名稱為『商法及國際海上物

<sup>2</sup> 川口由彥，日本近代法制史，東京，新世社，1997。高田晴仁，日本商法の源流・ロエスレル草案，參考網址：[www.waseda.jp/hiken/jp/public/sousho/pdf/41/ronbun/A79233322-00-0410175.pdf#search=%27 商法典+起草%27](http://www.waseda.jp/hiken/jp/public/sousho/pdf/41/ronbun/A79233322-00-0410175.pdf#search=%27%20商法典+起草%27)(最後瀏覽日：2022.4.17)。

<sup>3</sup> 福島正夫，日本近代法史，福島正夫著作集(第 1 卷)，東京，勁草書房，1995。高田晴仁，明治期日本の商法典編纂，參考網址：[www.win-cls.sakura.ne.jp/pdf/34/03.pdf#search=%27 明治+商法%27](http://www.win-cls.sakura.ne.jp/pdf/34/03.pdf#search=%27%20明治+商法%27)(最後瀏覽日：2022.4.17)。

品運送法一部修正法律案』)，因海商編修正附帶與商行為編第八章運送營業有關，因此亦針對商法第二編商行為編若干章節進行修正。

綜合以上說明，傳統四大商法中之『票據』、『公司』、『保險』分別於 1938、2005 及 2008 年另訂單行法，廢止並刪除『票據』、『公司』、『保險』各編章規定，因此現行日本商法(2018 年修正)僅剩三編，分別為第一編『總則』(7 章)、第二編『商行為』(9 章)及第三編『海商』(8 章)，總條文數從 1899 年 851 條文，減少為名目條文 850 條，實際條文數 254 條(含第一編 32 條文、第二編 106 條文及第三編海商 116 條文)。其中海商編自 1899 年頒佈以來，整整將近 120 年才進行本次直接且全面性修正。日本商法 2018 年修正後的編章節架構如下<sup>4</sup>：

### **第一編 總則**

- 第一章 通則(§1~§3)
- 第二章 商人(§4~§7)
- 第三章 商業登記(§8~§10)
- 第四章 商號(§11~§18-2)
- 第五章 商業帳簿(§19)
- 第六章 商業使用人(§20~§26)
- 第七章 代理商(§27~§31) (§32~§500 刪除)

### **第二編 商行為**

- 第一章 總則(§501~§523) (§507、517~520、522、523 刪除)
- 第二章 買賣(§524~§528)
- 第三章 交互計算(§529~§534)
- 第四章 匿名組合(§535~§542) (中文可為『隱名合夥』)
- 第五章 仲立營業(§543~§550) (中文可為『仲介』)
- 第六章 問屋營業(§551~§558) (中文可為『批發營業』)
- 第七章 運送取扱營業(§559~§568) (§565~§568 刪除) (中文可為『承攬運送營業』)
- 第八章 運送營業
  - 第一節 總則(§569)
  - 第二節 物品運送(§570~§588)
  - 第三節 旅客運送(§589~§594)
- 第九章 寄託
  - 第一節 總則(§595~§598)
  - 第二節 倉庫營業(§599~§617) (§618~§683 刪除)

### **第三編 海商**

- 第一章 船舶
  - 第一節 總則(§684~§685)
  - 第二節 船舶所有
    - 第一款 總則(§686~§691)
    - 第二款 船舶共有(§692~§700)

<sup>4</sup> 劃底線者為本次 2018 年有修正者。

- 第三節 船舶賃貸借(\$701~\$703)
- 第四節 定期傭船(\$704~\$707)
- 第二章 船長(\$708~\$715)(\$716~\$736 刪除)
- 第三章 海上物品運送關係特則
  - 第一節 個品運送(\$737~\$747)
  - 第二節 航海傭船(\$748~\$756)
  - 第三節 載貨證券等(\$757~\$769)
  - 第四節 海上運送狀(\$770)(\$771~\$787 刪除)
- 第四章 船舶碰撞(\$788~\$791)
- 第五章 海難救助(\$792~\$807)
- 第六章 共同海損(\$808~\$812)(\$813~\$814 刪除)
- 第七章 海上保險(\$815~\$830)(\$831~\$841 刪除)
- 第八章 船舶優先權及船舶抵押權(\$842~\$850)

日本商法 2018 年修正，主要區分二部分：

- 第一、針對商法的直接修正：包括第三編海商全部修正，以及第二編第五章至第九章多數條文修正；
- 第二、針對相關法律的附帶修正：本次商法修正連帶修正多達 26 個其他法令，其中最重要者為『國際海上物品運送法』(簡稱 JCOGSA-Japanese Carriage of Goods by Sea Act)，該法修正亦為本次修正的另一核心所在；至於其餘 25 個法律修正部分，包括針對『船舶法』、『商法施行法』、『水先法(引水法)』、『內航海運業法』、『海上運送法(類似我國的航業法)』、『地方稅法』、『保險業法』、『民事執行法』、『民法』等法，以及與海商較直接關連的『船舶所有人責任限制法』及『油污損害賠償保障法』等。這些法令修正主要是因商法海商編正式將若干法令所使用的『期間傭船』<sup>5</sup>正式定名為『定期傭船』、正式定名為『先取特權』(亦即類似我國法的海事優先權或船舶優先權)、第二編倉庫營業加上『倉庫證券』之使用，其他法律的相關用語必須配合連動修正所致。

## 二、日本『海商』立法

由於日本長期來並未修正商法『海商編』，以及日本二戰後，陸續批准或加入許多海商相關國際規範後之公約國內法化需求，日本國內法中訂有若干與海商有關的單行法，主要包括以下：

- 第一、於國際海上貨物運送方面：為『國際海上貨物運送法(國際海上物品運送法)-JCOGSA』(1957 年制訂，1992 年及 2018 年修正)；
- 第二、船舶所有人責任限制：『船舶所有人等責任限制關係法(船舶の所有者等の責任の制限に関する法律)』及『油污損害賠償保障法(船舶油濁等損害賠償保障法)』二部法律(1975 年制訂，最近為 2015、2018 及 2020 年修正)。

<sup>5</sup> 日本 2018 年前的舊商法本身並無『期間傭船』用語。