

# 法政大学学術機関リポジトリ

HOSEI UNIVERSITY REPOSITORY

PDF issue: 2024-07-27

なし

---

(発行年 / Year)

1910

四貨筋及ロ銀遊場ノ債權、原文ニキトコロナレトモ、此等ノ債權、旅店料理店等ノ債權トハ同種ノモノニシテ決シテ其時効ニ二年ト(舊債編ニハ六月二十一年、新債編ニハ二十年、商法ニハ一年)ノ大差ヲ設クヘキモノニアラサルカ故ニ之ヲ加ヘ其時効ヲ通シテ一年トシタルナリ

### 第二編 物權

(理由) 本編ハ既成法典財產編第一節ニ掲グル主タル物權及ヒ債權擔保條編ニ掲グル從タル物權ニ關スル規定ヲ併合スルモノシテ特ニ既成法典ヲ修正シタル點ハ、用益權、使用權、居住權及ヒ賃借權ヲ删除シタルニ在リ又物權ニ關スル特別ノ取得方法ニシテ既成法典財產取得編ニ規定スル所ノ條項ハ、必要ニ應レシヲ抽出シテ本編ニ編入セリ

本編ノ物權トハ財產權ニシテ物ノ上ニ行ハレ總テノ人ニ對抗スルコトヲ得、權利ヲ云フ故ニ生命身體榮養自由等ニ關スル權利ノ如キハ之ヲ包含セズ、蓋此等權利ハ不法ノ行爲不正ノ損害等ニ關スル規定ニ依リテ間接ニ保護ヲ受クヘレト雖モ之ヲ一種ノ物權トシテ直接ニ保護スルコトハ本來ノ採ラサル所ナリ故ニ本案ニ謂フ所ノ物權ハ、狭義ノ意味ニ於テ財產ニ關スル權利ニ限ルモノトス

#### 第一章 總則

(理由) 本章ニハ物權全體ニ通スル概則ヲ掲グ故ニ物權ノ創設得喪ニ關スル規定ニシテ一切ノ物權ニ適用スヘキモノハ總テ茲ニ經テシテ之ヲ記載セリ既成法典ハ合意ノ結果トシテ物權ノ得喪移轉ニ關スル規定ヲ財產編第二百九十六條第三百三十一條第三百四十八條等ニ掲ケタリト雖モ此等規定ハ固ク物權ノ通則ニ屬スヘキモノナレハ本案ニ於テハ之ヲ物權ノ總則中ニ掲グルコトトセリ

#### 第一百七十五條 物權ハ本法其他ノ法律ニ定ムルモノノ外之ヲ創設スルコトヲ得ス

(理由) 抑モ物權ハ總テノ人ニ對抗スルコトヲ得ヘキ強力ノ權利ナルヲ以テ若シ各自ノ隨意ニ之ヲ創

15

設得トスルトキハ公益ニ反スル弊者ヲ生スルト固ヨリ論ヲ俟タズ之レ本條ニ總則ノ主條ニ於テ物權ハ法律ニ定ムルモノノ外之ヲ創設スルコトヲ得ズト規定シ其種類ハ限定的ノモノナルコトヲ明示シタル所以ナリ故ニ本條ハ其裏面ニ於テ第一ニ物權ハ人意思ニテ創設シ得ザルコト第二ニ物權ハ慣習ニ依リテ成立シ得ザルコトヲ示シ第三ニ諸國ノ法典并ニ學說上ニ存スル疑義ノ點即チ實權留置權先取特權ノ如キハ人權ナルガ將テ物權ナレカノ疑問ヲ決定シテ此等ノ權利ハ本法ニ依リテ物權ナルコトヲ示セリ

本條ニ於テ本法其他ノ法律ト云フ所以ハ物權ノ創設ハ主レテ本法ノ規定ニ依ルコトヲ示スト共ニ著述者ノ權技術者ノ權ノ如キ本法以外ノ法律ニ依リテ創設セザル權利アルヘキコトヲ示スノ意ニ出ナリ又本條ハ既成法典附屬編第二條ノ如ク物權ノ種類ヲ列舉セザルハ今後法律ニ依リテ物權ヲ創設スルコトヲ妨ケザル爲ニテ獨逸民法第一草案ノ如ク處分權アリキ所有權ヲ意思ニ因リテ創設スルコトヲ得ズト規定シ裏面ヨリ物權ノ隨意創設ヲ禁ズル方法ヲ取テサリシハ之レ立法ノ主義ニ付キ明クナラザル眞アルヲ以テナリ

**第七十六條 物權ハ別段ニ定ムル場合ヲ除ク外當事者ノ意思ノトニ因リテ之ヲ設定スルコトヲ得**

(理由) 物權ハ單ニ當事者ノ意思ニ因リテ設定シ又ハ之ヲ移轉シ得ルヤ將テ目的物ノ引渡ヲ要スルヤニ付キ諸國ノ立法ノ主義ハ二派ニ分レ從テ實際上大ニ利害ノ關係ヲ有スル疑義ハ存スルヲ見テ而シテ

本條ハ既成法典附屬編第二百九十六條及ヒ第三百一十一條ノ主義ニ依リテ設ケタル規定ニシテ多數ノ立法例ニ倣ヒ當事者ノ意思ヲ重シキ其意思ノミニ因リテ物權ヲ設定シ又ハ之ヲ移轉シ得ルコトヲ認ムルモノナリ蓋物權ノ設定又ハ移轉ニ付キ物ノ引渡ヲ要スルハ物權ノ性質上ヨリ生シタル規定ニテアラス證明法ノ未タ完備セズ取引ノ未タ頻繁ナラザル時代ニ於テ行ハルヘキ規定ナリト雖モ既ニ我國今日ノ狀況ニ在リテハ此ノ如キ規定ハ徒ニ取引ノ不便ヲ生スルニ過キサルヲ以テ本條ニ於テハ實際上ノ便宜ヲ圖リ當事者ノ意思ノミニ因リテ之ヲ移轉スルコトヲ得ルノ主義ヲ採レリ

**第七十七條 不動産ニ關スル物權ノ得喪及ヒ變更ハ登記法ノ定ムル所ニ從ヒ其登記ヲ爲スニ非サレハ之ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得ズ**

(理由) 本條ハ第七十六條ノ例外ト稱スルヘキモノニシテ第七十七條ノ規定ニ依レハ物權ハ當事者ノ意思ノミニ因リテ設定又ハ移轉スルコトヲ得從テ第三者ニ對シテモ其效力ヲ主張シ得ヘト雖モ若レ此原則ヲ絕對ノニ適用スルトキハ第三者ハ爲メニ測テ損害ヲ蒙リ取引上種々ノ弊害ヲ生ズル虞アリ故ニ本條ハ不動産ニ關スル物權ノ得喪及ヒ變更ニ付テハ特ニ本條ノ規定ニ依リテ第七十六條ノ原則ヲ制限スルモノニシテ物權ハ當事者ノ意思ノミニ因リテ設定又ハ移轉スルコトヲ得ト雖モ之ヲ以テ直ニ第三者ニ對抗シ爲メニ利益ヲ被ラレムルコトヲ得ズト爲セリ然レトモ一日登記法ノ規定ニ從ヒ公示ノ手續ヲ盡シタル以上ハ第三者カ善意ニシテ惡意ニシテ問ハス總テ之ヲ以テ有效ニ對抗スルコトヲ得ヘトス

第七十八條 動産ニ關スル物權ノ讓渡ハ別段ノ定アル場合ヲ除外ス其動産ノ引渡ナルニ非サレハ之ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス

(理由) 本條モ第七十六條ノ原則ニ對スル例外ト稱スルモノニシテ第七十七條ト同一ノ趣旨ニ本ツキ動産ニ關スル物權讓渡ノ場合ニ於テ公益上ノ必要ニ因リテ規定スルモノナリ既成法若シ三百四十六條ハ本條ト同一ノ主義ニ出フト雖モ其適用ヲ特別ノ場合ニ限ルニ反シ本條ハ廣ク動産ニ關スル物權讓渡ノ場合ヲ包含セリ又同條第二項ハ無記名證券モ第一項ノ規定ヲ適用スルヘキコトヲ示スト雖モ之レ或ハ債權讓渡ノ規定ニ屬スルモノニシテ物權ノ總則ニ掲グルハ不適當ト認ムルヲ以テ刪除セリ

物件引渡ノ效力ニ付テハ學者或ハ之ヲ以テ權利移轉ノ方法トシ或ハ單ニ公示ノ方法タルニ過キストス本條ハ既ニ第七十條ノ原則ニ從ヒ當事者ノ意思ノニ因リテ有效ニ物權ヲ設定又ハ移轉ヲ得ルコトヲ認ムルモノナレハ本條ニ於ケル引渡モ亦單ニ公示ノ方法證明ノ方法タルニ過キサルナリ只其引渡キトキハ物權ノ讓渡ヲ第三者ニ對抗シテ之ニ利益ヲ被ラシムルコトヲ得サルモノトス

第七十九條 同一物ニ付所有權及ビ他ノ物權カ同一人ニ歸シタルトキハ其物權ハ消滅ス但其物又ハ其物權カ第三者ノ權利ノ目的タルトキハ此限ニ在ラス

所有權以外ノ物權其他ノ權利ノ目的タル場合ニ於テ雙方ノ權利カ同一人ニ歸シタルトキハ前項ノ規定ヲ準用ス

前二項ノ規定ニ之ヲ占有權ニ適用セズ

(理由) 本條ハ物權ノ消滅ニ關シテ占有權以外ノ總テノ物權ニ適用スルニ過キトモノトス蓋諸權ノ物權中所有權ハ其範圍最廣ク目的物全體ノ關係ヲ舉テ其效力ニ歸セシムルニ反シ他ノ物權ハ目的物ノ一部ノ關係ニ限リテ其效力及ハスニ過キスト雖モ既ニ此等ノ物權ハ互ニ獨立シテ其存在ヲ保ツ以上ハ假令同一物ニ付所有權ト其他ノ物權カ同一人ニ歸スルモノモ之ニ因リテ其物權ハ當然消滅スルモノニアラスシテ理論上尙ホ存續シテ成立スルモノト云ハサルハカラス而シテ苟モ此物權ニシテ尙ホ存立スルトキハ之ニ關スル法律上ノ諸關係モ亦消滅スルコトナラレテ徒ニ法律上ノ狀況ヲ混雜ヲ殘スニ過キス之レ本條ノ明文ヲ要スル所以ニレテ之ニ依リテ同一物ニ付所有權ノ他ノ物權カ同一人ニ歸レタルトキハ其物權カ消滅スルモノトス然レトモ其物又ハ其物權ニ付テ第三者カ權利ヲ有スル場合ニ於テ本條ノ適用スルコトハ物權ノ消滅ニ因リテ第三者ハ故ナク既得ノ權利ヲ害セラルルニ至ルヘレ故ニ本條ハ本條第一項ノ但書ニ依リテ其例外ヲ設ケ以テ第三者ノ權利ヲ保全セリ

本條第二項ハ所有權以外ノ物權ト此物權其他ノ權利ノ目的タル場合ニ於テ雙方ノ權利カ同一人ニ歸レタル狀況ヲ豫想スルモノニシテ第一項ノ規定ヲ一ニセスト雖モ理論上ニ於テハ相異ナルコトナレ故ニ本項ノ場合ニ於テハ第一項ノ規定ヲ準用セシムルモノナリ

又物權中獨リ占有權ハ特別ノ性質ヲ有シ特別ノ保護ヲ受ケルモノニシテ假令所有權ニ共ニ同一人ニ

師シ或他ノ權利ノ目的タル場合ニ於テ其權利ノ共同一人ニ歸スルモ之ヲテ消滅セシムル必要ナキヲモナラス占有權ハ次章ニ於テ規定スル如ク諸權ニ依リテ本權ノ有無ニ關セス特別保護ヲ受クルモノナレハ本條第二項及ヒ第二項ノ場合ニ於テ占有權ヲ消滅セシムルトキハ此保護ヲ失ハレムル結果ヲ生スルヲ以テ本條第三項ニ於テ占有權ニハ第一項及ヒ第二項ノ規定ヲ適用セザルコトヲ示セリ

### 第二章 占有權

(理由) 占有ハ事實アリヤ將テ權利ナリヤハ學者ノ論争スル所ナリト雖モ本案ニ於テハ立法上占有ヲ以テ物權ノ一種トシ之ニ法律ノ保護ヲ與フヘキモノト認メタリ而テ占有ノ規定ハ法典中如何ナル位置ヲ占ムヘキニ付テハ立法上ノ見解區區ニ拘ラス本案ハ既成法典其他多數ノ立法例ニ倣フテ之ヲ物權編ニ規定スト雖モ既成法典ノ編纂法ニ反レ之ヲ本編ノ主位ニ置キタリ是レ他ナシ占有ノ事實ハ殆ド總テノ物權ノ基礎ヲ爲スモノニシテ占有ノ保護アリテ始メテ他ノ物權モ完全ナル保護ヲ得ヘキモノナルヲ以テナリ

本章ノ規定ハ之ヲ三箇ニ分チ第一節ハ占有權ノ取得ニ關シ第二節ハ其效力ニ關シ第三節ハ其消滅ヲ規定シ順次既成法典ニ修正ヲ加ヘタリ

#### 第一節 占有權ノ取得

(理由) 本節ハ占有權ノ取得ニ關スル規定ヲ掲グルモノニシテ特ニ說明ヲ要セザルヲ以テ此ニ既成法

典ノ條項ヲ刪除セシ理由ヲ述ブルニ止ル

既成法典ハ占有ノ種類及ヒ取得スルコトヲ得ヘキ物ニ關シテ特ニ一節ヲ設クト雖モ其條項ニ概テ必要ノ規定ニ關ス即チ第七十九條ノ占有ノ區別ハ原理上其必要アルヘレト雖モ立法上ニ於テハ規定ノ必要ナレト認ムニ因リ之ニ關連セル第八十條ノ規定ニ共ニ之ヲ刪除セリ第七十一條ニ掲グル所ノ正權原及ヒ無權原ノ占有ノ區別ハ不用ニ非スト雖モ本案ハ他ノ條項ニ依リテ自ラ之ヲ明クシレムルヲ以テ之レカ爲メニ特ニ一條ヲ規定スルニ必要ナレト認メタリ其次ニ第八十八條ノ條項ノ善ノ善意及ヒ惡意ノ占有ノ區別ハ保護ノ點ニ於テ其程度ヲ異ニスルヲ以テ其必要アリト雖モ茲ニ謂フ所ノ善意及ヒ惡意モ他ノ場合ニ於テ善意及ヒ惡意ノ同一ナルヲ以テ占有ニ付テ特ニ之ヲ規定スルノ必要アルコトナレ又現統占有ニ關スル第八十三條ノ規定モ保護ヲ異ニスル點ニ以テ不必要ノ條文ニ非スト雖モ同條ノ如ク現統ノ意義ヲ狹ク解釋スルハ却テ不當ナリト云ヘサルヘカラス其他第八十四條ノ自然ノ占有ニ關スル規定ハ固ヨリ不用ノ條文ニ過キス此等ノ理由ニ因リテ本案ハ既成法典財產編第四章第一節ノ規定ハ概テ之ヲ刪除セリ

#### 第八十條 占有權ノ自己ノ爲ニスル意思ヲ以テ物ヲ所持スルニ因リテ之ヲ

##### 取得ス

(理由) 本條ハ占有權取得ノ原則ヲ定ムルト同時に占有權ノ性質ヲ說明スルモノニシテ既成法典第八十九條ニ修正ヲ加ヘタルモノナリ既成法典ハ占有ノ目的ヲ有體物タルト權利タルトヲ區別セシ

又占有ノ二級ニ分チ眞正ノ占有ハ心素トシテ所有意思ヲ要ストセリ本案ハ此二點ニ於テ反對ノ主義ヲ採ルモノニシテ占有權ノ目的物ノ原則トシテ有體物ニ限リ權利ノ目的トスル場合ハ之ニ準スルモノトシ又心素ハ自己ノ所有ヲ爲ス意思ヲ要スレバ單ニ自己ノ爲メニスル意思アルヲ以テ足レリトス之レニハ本案ハ占有ヲ以テ一ノ物權ト爲シタルニ因リ又一ハ占有者カ自己ノ利益ノ爲メニ或物ヲ占有スル上ハ假令之ヲ所有スル意思ナキモ公益上既ニ法律ノ保護ヲ與フヘキ必要アリト認ムレハナリ其他既單法典ニハ目的物ヲ握取スル所爲ニ因リテ占有ヲ取得ストシ恰モ體力ヲ以テ直接ニ目的物ヲ掌握スルコトヲ要スルカノ疑ヲ起サレムルヲ以テ本案ハ所持アル文字ヲ用ヒ目的物ハ自己ノ力ノ範圍内ニ在レハ占有ヲ取得シ得ルコトヲ明ニセリ

第八十一條 占有權ハ代理人ニ依リテ之ヲ取得スルコトヲ得

法定代理人ハ自己ノ意思及ヒ所爲ヲ以テ本人ノ爲メニ占有權ヲ取得スルコトヲ得

(理由) 本條ハ代理人ニ依リテ占有權ヲ取得スル場合ヲ規定スルモノニシテ既成法典舊法典編第百九十九條ト共主義ヲ一ニ抑モ權利ハ代理人ニ依リテ之ヲ取得シ得ルモノ更ニ疑ナキヲ以テ獨リ占有權ニ付テ如此規定ヲ設クル必要ナキカ如シト雖モ占有權ナルモノハ本案事實ニ本コトヲモノシテ法律ノ保護ヲ受クルニハ自己ノ爲メニスル意思ノ外必ズ目的物ヲ所持スルコトヲ要スルモノナレハ事實上他人々之ヲ所持スルニ於テハ法律ノ保護ヲ與フルニ足ラズトシ或ハ占有保護ヲ以テ人身保護ノ一部

トシ爲メニ占有ニハ代理ヲ許サストノ見解ヲ取ル者少カラサルニ因リ諸國ノ法典モ占有ハ自己又ハ代理人ニ依リテ之ヲ取得シ得ルコトヲ明示シ既成法典之レカ爲メニ特ニ一條ヲ設ケテ其疑ヲカラシメタリ本案モ亦其必要アリト信スルヲ以テ既成法典ノ如ク本條第十項ノ規定ヲ設ケタリ

法定代理人ニ依リテ占有權ヲ取得スル場合ニ於テハ本人ハ目的物ノ所持ハ勿論占有ノ意思ヲ有スルコトアリ或ハ意思能力ナキコトアリ如斯場合ニ於テ法律ノ保護ヲ與フヘキ否ヤニ付テハ一層疑義ヲ生スル虞アルヘレ故ニ本案ハ本條第二項ヲ設ケテ法定代理人ハ其意思ヲ以テ本人ノ意思ヲ補充シ之ニ依リテ本人ハ占有權ヲ取得シ得ルコトヲ明示シ然レトモ本條ノ規定ハ固ヨリ本人カ獨立シテ占有權ヲ取得スルコトヲ妨ガサルモノニシテ意思能力ナキ者ハ代理人ニ依リテ取得スルモノノ外ナレド雖モ意思能力ヲ制限シラレ者ハ既ニ自ラ占有權ヲ取得シ得ルコト別ニ疑ナカクハレ

第八十二條 占有權ノ讓渡ハ占有物ノ引渡ニ因リテ之ヲ爲ス

讓受人又ハ其代理人カ現ニ占有物ヲ所持スル場合ニ於テハ占有權ノ讓渡ハ當事者ノ意思表示ノミニ依リテ之ヲ爲スコトヲ得

(理由) 本案ハ占有ヲ以テ一ノ物權トシテ權利トシテ如ク讓渡シ又ハ相續シ得ルコトヲ認ムルモノナレハ占有權ノ性質上其讓渡ニ關シ特ニ本條ヲ設ケテ其方法ヲ規定スル必要ラ生レタリ即チ占有權ニハ自己ノ爲メニスル意思ノ外目的物ヲ所持スルコトヲ要スルヲ以テ本條ニ於テ其讓渡ノ方法モ亦一物ノ引渡ニ依ラサルヘカフサルコトヲ示セリ若レ本條ノ規定ヲキトキハ物權ノ設定又ハ移轉ニ關スル

通則ニ從ヒ單ニ當事者ノ意思ノミニ因リテ占有權ヲ讓渡シ得ヘシトノ誤解ヲ生スル虞ナシトセス故ニ本條第一項ノ規定ノ如キハ第百七十五條ニ附テ別段ノ規定ニ關スルモノトシテ同條ニ規定スル通則ニ對シテ一種ノ例外ヲ定ムルモノナリ

本條第二項ハ合意ノミニ因リテ占有權ヲ讓渡シ得ルコトヲ定ムルモノニシテ第一項ニ對シテハ權利ナリト雖モ第百七十六條ノ規定ヨリ見テトキハ容テ返則ニ復スルモノナリ而シテ本項ハ既成法典財產編第百九十一條第一項乃至第三項ノ規定ヲ概括シタルモノニシテ簡易ノ引渡及ビ占有改定ノ場合ヲ包含セリ又同條第四項ハ權利ノ行使ニ關スル規定ニシテ本案ハ別條ニ於テ規定スルヲ以テ此ニ之ヲ省ケリ

第百八十三條 代理人カ自己ノ占有物ヲ爾後本人ノ爲メニ占有スヘキ意思ヲ表示シタルトキハ本人ハ之ニ因リテ占有權ヲ取得ス

(理由) 本條ハ既成法典財產編第百九十一條第三項ニ掲グル占有改定ノ場合ヲ規定スルモノニシテ前條第二項ノ適用ノ一ナリ而シテ特ニ本條ヲ設クル所以ハ代理人カ本人ニ代リテ自己ノ有セシ占有物ヲ爾後本人ノ爲メニ占有スルコトヲ禁ズル理由ナキニ拘ラズ本案第百八條ノ規定ニ依ルトキハ代理人ハ本人ニ代リテ自己ト法律行為ヲ爲スコトヲ得サルヲ以テ若シ本條ノ明文ナキトキハ代理人ノ有スヘキ占有權ハ占有改定ニ因リテ本人ノ之ヲ取得シ得サル結果ヲ生スルノミナラス本條ノ規定スル所ハ前條第二項ヨリ推知シ難ケレハナリ

第百八十四條 代理人ニ依リテ占有スル場合ニ於テ本人カ其代理人ニ對シ爾後第三者ノ爲メニ其物ヲ占有スヘキ旨ヲ命シ第三者之ヲ承諾シタルトキハ其第三者ハ占有權ヲ取得ス

(理由) 本條ハ占有改定ニ一變體ニシテ實際上多ク行ハルモノナレハ特ニ一條ヲ加フルコトニ決セリ即チ通常ノ占有改定ノ場合ニ於ケルヨリモ關係人一名増加シ從テ法律關係ハ一層複雑トナリタル場合ノ規定セリ蓋通常ノ占有改定ノ場合ニ於テハ前主ノ後主ノ代理人トナリテ目的物ヲ占有スルモノナレハ本條ノ場合ニ於ケル代理人ハ第三者ノ代理人トナルモノナリ然ラハ第三者ハ此種代理人ニ依リテ目的物ヲ所持シ得ヘク前主ニ對シテ占有ノ意思ヲ表示シ復代理人ニ依ル所持ヲ承諾シタルトキハ之ニ因リテ占有權ヲ取得シ得ヘキヤ明ナリ而シテ此場合ニ於テハ實際上多クハ前主ノ代理人ハ第三者ノ代理人トナラス直ニ其代理人トナルニ等シト雖モ代理人ト得ズルノ間ニ於テハ代理意思ノ直接ノ合致ナキニ因リ代理人ヲ以テ直ニ第三者ノ代理人ト得ズルコトヲ云フコトヲ加ヘタル種ノ變例ニ屬スルヲ以テ如斯取得方法ハ明文ニ依リテ規定スル必要アリト認メ特ニ本條ヲ加ヘタル第百八十五條 權原ノ性質上占有者ニ所有ノ意思ナキモノトスル場合ニ於テハ其占有者カ自己ニ占有ヲ爲サシメタル者ニ對シ所有ノ意思アルコトヲ表示シ又ハ新權原ニ因リ更ニ所有ノ意思ヲ以テ占有ヲ始ムルニ非サレハ占有ハ其性質ヲ變

(理由) 本條ハ既成法典財産編第八十五條ニ相當スルモノニシテ既成法典ノ容假ノ占有ヲ法定ノ占有ノ區別スルヲ以テ所有ノ意思ノ加ハルニ因リテ容假ノ占有ハ法定ノ占有ニ變スト雖モ本案ハ斯ノ如キ占有ノ種類ヲ認メザルニ因リ所有ノ意思ノ有無ニ因リテ占有ハ其性質ヲ變スルコトヲ規定スルハ必要ナレ而シテ所有ノ意思ノ有無カ占有ノ效果ニ及ボス影響ノ取得時效其他異質ノ取得等ニ關スル規定ニ依リテ既ニ明カナルヲ以テ本條ニ於テハ單ニ占有カ其性質ヲ變スル時明示スル必要アリト認メ既成法典ノ主義ニ依リテ本條ヲ規定セリ然レモ既成法典財産編第八十五條第三項第一號ハ所有ノ意思ヲ告知スヘキコトヲ定ムト雖モ告知ト云フトキハ其適用狄キニ失スルニ因リ本條ノ廣ク所有ノ意思アルコトヲ表示スヘシト明示又ハ默示ヲ表示ヲ區別セザルコトヲ爲セリ

第八十六條 占有者ハ所有ノ意思ヲ以テ善意平穩且公然ニ占有ヲ爲スモノト推定ス

前後兩時ニ於テ占有ノ證據アルトキハ占有ハ其間繼續シタルモノト推定ス

(理由) 本條ハ占有權ニ關スル推定ノ規定ニシテ既成法典財産編第八十六條乃至第八十八條ヲ經括シテ聊カ之ニ修正ヲ加ヘタリ既成法典ハ正權原ノ場合ノミヲ規定スト雖モ占有ノ保護ノ其正權原ナルト無權原ナルトノ區別セザルヲ以テ本案ハ之ヲ有クテリ又既成法典ハ公然ノ占有ニ付テハ法律ヲ推定ノ與ヘス而シテ其理由トスル所ハ公然ノ占有ヲ證明スルコトハ有的ノ事實ニ屬スルヲ以テ極メテ容易ナレハ之レカ爲メニ特ニ推定ヲ下ス必要ナレトモ然レトモ占有保護ノ必要上ヨリ一

般ニ推定ヲ下ス以上ハ獨リ公然ノ占有ヲ除外スル理由アリキヲ以テ本案ハ公然ノ占有ニモ法律ヲ推定ヲ與フルコトヲ爲セリ

第八十七條

占有者ノ承繼人ハ其選擇ニ從ヒ自己ノ占有ノミヲ主張シ又自己ノ占有ノ前主ノ占有ヲ併セテ之ヲ主張スルコトヲ得

前主ノ占有ヲ併セテ主張スル場合ニ於テハ其瑕疵モ亦之ヲ承繼ス

(理由) 本條ハ既成法典財産編第九十二條ヲ修正スルモノニシテ規定ノ形式ハ相似タリ雖モ其主義ニ於テハ大ニ異ナレリ即チ既成法典ハ占有ノ合併ヲ以テ本則ト相續人其他包括權原ノ承繼人ハ前主ノ占有ヲ其性質及ビ瑕疵ヲ以テ承繼ス只特定權原ノ取得者モ其利益ニ從ヒ自己ノ占有ノミヲ主張シ又前主ノ占有ヲ併セテ主張スルコトヲ得ト爲セリ然レモ本案ハ占有ノ分割ヲ以テ本則トシ承繼人ハ包括權原ナルト特定權原ナルトヲ問ハス共選擇ニ從ヒ自己ノ占有ノ前主ノ占有ト分割シ又ハ之ヲ併合シテ主張スルコトヲ得トス蓋既成法典財産編第九十二條第一項ノ規定ニ依リテ前主ハ善意ニシテ後主ハ惡意アルトキハ前主ノ善意ヲ承繼スルコトヲ得又前主ノ惡意ナレバ後主ハ善意ナルニ拘ラス前主ノ惡意ヲ承繼シテ不利益ナル效果ヲ受ケザルハカフサルヲ如ク甚不當ノ結果ニ昭々ヘレ故ニ本案ハ後主ノ占有權承繼ハ包括權原ナルト特定權原ナルトヲ問ハス前主ノ占有ト分割シ又ハ之ヲ併合シテ自己ノ占有ヲ主張スルコトヲ得ト爲セリ

然レトモ前主ノ占有ト自己ノ占有トヲ合併スルヲ以テ自己ノ利益ナリト認メ之ヲ主張スル以上ハ共



不利益ナル點ヲ捨テテ單ニ利益ナル點ノミヲ利用スルハ法律ノ許スヘカサル所ニテアノ事實ヲ  
援引利用セントスルニハ固ヨリ其全體ヲ引用スヘク其不利益ノ點ノミヲ取捨フルコトヲ許サスレ  
本條第二項ニ於テ前主ノ占有ヲ主張セントスル者ハ其瑕疵ヲモ承繼セサルヘカフサルトフ規定ス  
ル所以ナリ

### 第二節 占有權ノ效力

(理由) 本條ハ既成法典財產編第四章第三節ニ依リ占有權ノ規定スルモノニシテ占有權ノ行  
使果實ノ取得ヲ看權取得ノ原因特別權利ノ發生其他占有回復ノ場合ニ於ケル損害賠償ノ請求及ヒ  
之ニ本ツテ留置權等ニ關スル條文ヲ包括セリ

### 第七百八十八條 占有者カ占有物ノ上ニ行使スル權利ハ之ノ適法ニ有スルモノト推

定ス

(理由) 本條ハ既成法典財產編第九十二條ノ字句ヲ修正シ又其一部ヲ刪除シタルニ止マレ既ニ本條  
ハ法定ノ占有容限ノ占有等ヲ區別セサルニ因リ既成法典第九十二條ノ法定ナル文字ヲ除キ以テ占  
有ノ意義ヲ限クセリ又本條ハ占有物ノ上ニ行使スル權利ト云フヲ以テ單ニ占有權ニ限ルニアラス質  
借權ノ如キ質權ノ如キ總テ占有物ノ上ニ行使スル權利ハ反對ノ證據ナキ限ハ占有者カ適法ニ之ヲ有  
スト推定スルモノニシテ占有保護ノ要點ハ實ニ此ニ存ス蓋占有者ハ本權ノ訴ニ於テ常ニ被告ノ位置  
ニ立ツコトハ此推定ニ本ツキ權利行使ノ自然ノ結果トシテ生スル利益ニシテ特ニ明文ヲ以テ之ヲ指

### 第九十九條 善意ノ占有者ハ占有物ヨリ生スル果實ヲ取得ス

善意ノ占有者カ本權ノ訴ニ於テ敗訴シタルトキハ其起訴ノ時ヨリ惡意ノ占有者  
ト看做ス

定スル必要ナキヲ以テ本條ハ既成法典財產編第九十二條ノ末文ヲ除キタリ

(理由) 本條ハ既成法典財產編第九十四條ヲ修正セリ既成法典ハ正權原且善意ノ占有者ハ果實ヲ  
取得スト規定スト雖モ本條ハ權原ノ有無ヲ問ハサルヲ以テ正權原ナル文字ヲ除キ單ニ善意ノ占有者  
トシ其場合ヲ廣クセリ又既成法典ハ果實取得ノ時期及ヒ方法ニ付キ細則ヲ定ムト雖モ本條ハ既ニ第  
九十二條ニ於テ果實取得ニ關シ一般ノ規定ヲ設ケルヲ以テ之ヲ除クリ次ニ既成法典財產編第九十  
四條第二項ハ正權原ヲ有セサル善意ノ占有者ハ消滅シタル果實ニ付利益ヲ得ザリシ證據ヲ舉グル  
トキハ返還ノ責ニ任セスト規定スト雖モ本案ハ固ヨリ權原ノ有無ヲ區別セシ且善意ノ占有者ハ總テ  
占有物ヨリ生スル果實ヲ取得シ得タルヲ以テ占有保護ノ目的ニ違ハスモノト認ムルニ因リ此點ニ  
於テモ修正ヲ加ヘタリ然レトモ所有ノ意思ナキ善意ノ占有者カ果實ヲ取得シ得ルモノ否ニ付テハ其  
場合ニ依リテ特別ノ規定ニ從フヘク又本條ニ附テ所ノ果實ハ占有物ヨリ生スルモノトシテ天然  
ノ果實ヲ指スニ止マリ法定ノ果實ノ如キ權利ヨリ生スルモノハ權利行使ニ關スル規定ニ准占有規  
定ニ依リテ之ヲ定ムルモノトス

既成法典財產編第九十四條第三項前段ハ占有者ハ占有物カ自己ニ屬セサルコトヲ知リタルトキハ

勝者ニ向ヒ果實返還ノ責ニ任スヘキコトヲ規定スト雖モ本條第一項ニ於テ善意ノ占有者ハ果實取得ノ權ヲ有スルコトヲ認ヘルト共ニ若シ此者カ占有物カ自己ニ屬セルコトヲ知りタルキハ既ニ善意ニアラザルヲ以テ其後ノ果實之ヲ返還セザルヘカヲサレト明白ナリ同條第二項前段ハ之ヲ省ケ然レトモ占有者ハ本權ノ訴ヲ受ケザル場合ニ於テ既訴ノ判決アル迄尙ホ占有物ハ自己ニ屬スト信レタルトキハ起訴ノ時ヨリ判決ニ至ルマデ數多ク時日ヲ經過シタルニ拘ハラズ其間ニ於ケル果實ハ占有者ニ屬ストスルトキハ占有者ノ保護ニ備レテ相手方ノ保護ニ疎アリト云ハサルヘカラス加之若シ既訴ノ判決ニ至ルマデ占有者ハ果實ヲ取得スルコトヲ得トスルトキハ種々ノ手段ヲ以テ變更ニ訴訟ヲ延ハレ不當ノ利益ヲ貪ルコトナレドモ此等ノ弊害ヲ矯メントスルニハ假令善意ノ占有者タリトモ本權ノ訴ニ於テ確定ニ既訴スルトキハ起訴ノ時ヨリ惡意ノ占有者ト見做シ之レヨリ以後ノ果實返還ノ義務ヲ負ハレムニ必要アリト認ム且知斯事項ノ法律ノ明文アルニアラザルハ爲シ能ハザルヲ以テ本案モ既成法典第百九十四條第三項末文ノ規定ニ依ヒ本條第二項ヲ設ケザリ

**第百九十條 惡意ノ占有者ハ果實ヲ返還シ且其既消費シ過失ニ因リテ毀損シ又ハ收取ヲ怠リタル果實ノ代價ヲ償還スル義務ヲ負フ但果實ノ通常ノ負擔タル費用ノ償還ヲ請求スルコトヲ得**

**前項ノ規定ハ強暴又ハ隱蔽ニ因ル占有者ニ之ヲ適用ス**

(理由) 本條ハ既成法典財產編第百九十五條ノ字句ヲ修正シタルニ憑キス既成法典ニハ回復ノ請求ヲ

受ケタル物ヲ返還スヘキコトヲ明示スト雖モ固ヨリ自明ノコトナレハ之ヲ省ケリ又本條第二項モ既成法典同條第三項ヲ簡約シタルニ止マリ實質ニ於テ異ナラスナリ

**第百九十一條 占有物カ占有者ノ責ニ歸スヘキ事由ニ因リテ滅失又ハ毀損シタルトキハ惡意ノ占有者ノ其回復者ニ對シ其損害ノ全部ヲ賠償スル義務ヲ負ヒ善意ノ占有者ハ其滅失又ハ毀損ニ因リテ現ニ利益ヲ受ケル限度ニ於テ賠償ヲ爲ス義務ヲ負フ但所有ノ意思ナキ占有者ハ其善意ナルトキト雖モ全部ノ賠償ヲ爲スコトヲ要ス**

(理由) 本條モ既成法典財產編第百九十八條ノ字句ヲ修正シタルニ憑キス既成法典ニハ物カ毀損シ又ハ價格ヲ減シタル場合ヲ舉ケ其滅失シタル場合ヲ合ハサズハ狹ニ決スト認ムルヲ以テ本案ハ滅失又ハ毀損ト改メテ其他本條但書ノ規定ニ新ニ加ヘタル例外ニシテ善意ノ占有者ト雖モ所有ノ意思ヲ有セス即チ他ニ所有者アルコトヲ知りタル場合ニ於テ自己ノ責ニ歸スヘキ物ノ滅失又ハ毀損ニ付テハ全部ノ賠償ヲ爲スコトヲ要スルコト明カナレハナリ

**第百九十二條 平穩且公然ニ動産ヲ占有ヲ始メタル者カ善意ニシテ且過失ナキトキハ即時ニ其動産ノ上ニ行使スル權利ヲ取得ス**

(理由) 本條ノ規定ハ既成法典ニ於テ之ヲ即時時効ニ稱シ證據編第百四十四條ニ規定スト雖モ時効ハ時ヲ經過ニ因リテ法律上ノ效果ヲ受テヘキ規定ナレバ時ヲ經過ニ關セサル即時ノ權利取得ヲ以テ時

效ノ效果ニ歸スルハ理論上正當ト見解ト云フコトヲ得ヌ又即時時効ナル用語ハ法律上ノ意義ヲ爲サ  
 カルコトハ既ニ本案時効ノ章ニ於テ説明セシ如クナレハ本條ニ於テモ即時時効ナル見解并ニ其用語  
 ヲ採用セシ又動産ノ占有ニ因リテ即時ニ權利ヲ取得スルコトヲ得ル如キコトハ固ヨリ之ヲ占有權ノ  
 效果トシテ規定スヘキモノニシテ時効ノ規定中ニ編入スルハ其當ヲ失スモノト云ハサルヘカラス  
 何トナレハ如斯事項ハ時ノ效果ニ關係ナキモノニシテ其性質ハ全ク占有保護ノ規定ニ屬スレハナリ  
 要スルニ動産ノ如キ容易ニ所有者ヲ變更スル物ニ付テハ之ヲ所持スル者及ヒ第三者ノ利益保護ノ爲  
 メ完全ナル占有取得ト共ニ法律ノ力ニ依リテ即時ニ所有權其他ノ權利ヲモ取得レ得ルコトヲ認ムル  
 コト極メテ必要ナルヲ以テ本案モ既成法典第百四十四條ノ其精神ヲ同フテ推定ト認ムルニ反シ本案ハ以テ  
 效果トシテ本條ニ規定セリ又既成法典ハ本條ノ規定ヲ以テ一種ノ推定ト認ムルニ反シ本案ハ以テ太  
 利西班牙、瑞士等ノ法律ト同一主義ニ依リ本條ヲ以テ占有權ノ直接效果トシテ權利取得ノ一方法ト  
 認ムルモノナリ

第百九十三條 前條ノ場合ニ於テ占有物カ盜品又ハ遺失物ナルトキハ被害者又ハ  
 遺失者ハ盜難又ハ遺失ノ時ヨリ二年間占有者ノ對シテ其物ノ回復ヲ請求スルコ  
 トヲ得

(理由) 本條ハ既成法典總論編第百四十五條ニ字句ノ修正ヲ加メタルニ過キズ同條第二項但書及ヒ第  
 二項ハ明文ヲ要セスト認ムルニ因リテ之ヲ除ケテ蓋本案第百九十三條ノ規定ニ依リ占有者ヲシテ即

時ニ所有權ヲ取得スルコトヲ得セシムルハ之レ全ク公益上ノ理由ニ基クテモノニシテ何レノ場合ニ  
 モ此規定ヲ適用スルトキハ一方ニ於テ所有保護ノ精神ヲ誤ルニ至ルヘシ即チ本條ニ掲グル所ノ盜  
 品又ハ遺失物ノ所有者ノ如キハ毫モ其所有權ヲ拋棄スル意思ヲ有セス寧ロ之ヲ保有セントスル者ニ  
 シテ所有物ヲ失フ情況ニ於テ具ニ憐ムヘキモノナリ然レモ盜品又ハ遺失物ノ占有者ハ若シテ假令  
 第百九十三條ノ要件ヲ備フルモ即時ニ所有權ヲ取得セシメ所有者ヲシテ之ヲ失ハレムハ酷ニ失ス  
 ト云ハサルヘカラス故ニ本案ニ於テモ既成法典ノ精神ニ依リ第百九十三條ノ如キ公益上ノ理由ニ基  
 フテ規定ノ總テノ場合ニ適用スヘキモノニ非スト認ムルニ本條ノ規定ヲ以テ其例外ヲ定テ所有保護ノ  
 精神ヲ全フセリ

第百九十四條 占有者カ盜品又ハ遺失物ヲ競賣若クハ公ノ市場ニ於テ賣リ又ハ其物ト  
 同種ノ物ヲ販賣スル商人ヨリ善意ニテ買受ケタルトキハ其所有者ハ其買受代價  
 ヲ辨償スルニ非サレハ回復ヲ爲スコトヲ得ス

(理由) 本條ハ既成法典總論編第百四十六條第一項ノ字句ヲ修正シタルニ止リ又同條第二項ノ拍賣  
 賠償ノ一般原則ニ從フヘキモノナレハ之ヲ准シテ

第百九十五條 他人カ飼養セシ家畜外ノ動物ヲ占有スル者ハ其占有ノ始善意ニシ  
 テ且二十日內ニ飼養主ヨリ返還ノ請求ヲ受ケサルトキハ其動物ノ上ニ行使スル  
 權利ヲ取得ス

(理由) 本條ハ既成法典財産取得編第十二條ニ當ルモノニシテ既成法典ハ之ヲ不動産上ノ抵押ニ因ル所有權取得ノ方法ト爲スト雖モ如斯場合ハ占有ノ效果ニ因ル所有權取得ノ方法ナルヲ以テ本案ハ之ヲ本節ニ編入セリ又既成法典ハ私有池ノ魚、鴉舍ノ鳩又ハ養蜂ト云フ如ク目的物ヲ限定スルニ拘ラス本案ハ廣ク家畜外ノ動物ヲ改メタルル目的物ノ限定ハ其必要ヲナクモナス却テ法律適用ノ範圍ヲ不當ニ狭ムルモノナレハナリ其他既成法典ノ時日ヲ變更シタルハ一般ノ場合ニ通テ相當ト認ム

(キ期間ヲ以テ之ニ代ヘタルニ過キス)

第九十六條 占有者カ占有物ヲ返還スル場合ニ於テハ其物ノ保存ノ爲メニ費シタル金額其他ノ必要費ヲ回復セヨリ償還セシムルコトヲ得但占有者カ果實ヲ取得シタル場合ニ於テハ通常ノ必要費ハ其負擔ニ歸ス

占有者カ占有物ノ改良ノ爲メニ費シタル金額其他ノ有益費ニ付テ其價格ノ增加力現存スル場合ニ限り回復者ノ選擇ニ從ヒ其費シタル金額又ハ増價額ヲ償還セシムルコトヲ得但惡意ノ占有者ニ對シテハ裁判所ハ回復者ノ請求ニ因リ之ニ相當ノ期限ヲ許與スルコトヲ得

(理由) 本條ハ既成法典財産編第九十六條ヲ修正セリ既成法典ハ占有者ノ善意ナルト惡意ナルトヲ問ハサルコトヲ明示スト雖モ本案ハ其必要ナシト認ムルニ因テ單ニ占有者ノ爲セリ又既成法典ハ物ノ保存ノ爲メニ費シタル金額ノミヲ掲クテ雖モ或必要ノ費用ニシテ然モ之ヲ保存費ト稱スルコト

ヲ得サルモノアリ故ニ本案ハ保存費ノ外ニ必要費ナルモノヲ加ヘタリト雖モ既成法典モ固ヨリ其精神ニ於テ異ナルニ非サルヘシ只疑義ヲ生セシムルカ爲メ本案ハ之ヲ明示スルノミ

次ニ既成法典ハ物ノ増價ノ爲メニ費シタル金額ノ償還請求ヲ許スト雖モ之レ頗ル廣ク失スト云ハサルヘカラス何トナレハ増價ノ爲メニ費シタル金額ハ現在ノ増價額ヨリ大ナルトキハ回復者ハ之レカ爲メニ損害ヲ蒙ラサルヘカラス又占有者ノ嗜好ニ因リテ隨意ニ占有物ニ費用ヲ掛ケタル場合ニ於テ假令價格ヲ増スモ所有者ノ意思ニ反スルコトナレトモサレハナリ故ニ本案ハ本條第二項ニ於テ物ノ改良費其他ノ有益費ニ付テハ其價格ノ增加力現存スル場合ニ限り占有者ニ償還請求權ヲ與ヘリ而レテ此場合ニ於ケル請求金額ノ標準ニ付テハ伊太利民法ノ如ク増價ノ爲メニ費シタル金額ノ増價額トヲ比較シテ其最少額ヲ償還セシムルヲ以テ要旨ト認ムト雖モ此兩項ノ定ムルコト甚メ困難ナルニ因リ本案ハ回復者ノ選擇ニ從ヒ其費シタル金額又ハ其物ノ増價額ヲ償還セシムルコトヲ得トシ證明ノ責任ヲ回復者ニ歸シテ法律適用上ノ混雜ヲ避ケタリ又既成法典財産編第九十六條第二項ハ本條ノ規定ニ依リ自明ナルヲ以テ之ヲ除キタリ

第九十七條 占有者ハ後五條ノ規定ニ從ヒ占有ノ訴ヲ提起スルコトヲ得他人ノ爲メニ占有ヲ爲ス者亦同シ

(理由) 既成法典財産編第九十九條ハ占有ノ效力トシテ四種ノ訴權ヲ認ムト雖モ本案ハ占有權ノ效果トシテ本條以下數條ニ規定スル所ノ三種ノ訴ヲ提起スルコトヲ得トスルヲ以テ原告アリト認ム本

條ニ於テ占有保護ノ本則ヲ示セリ即チ占有ニ對スル現在ノ妨害ニ付テハ保持ノ訴ヲ許シ去來ノ障害ニ對シテハ保全ノ訴ヲ許シ過去ノ障害ニ付テハ回收ノ訴ヲ許シ而シテ保全ノ訴ニ依リテ既成法典ニ謂フ所ノ新工費發訴權及急告發訴權ノ事實ヲ認メリ

次ニ本條後段ノ規定ハ占有ノ一般ノ急遽ヲ要スルモノニシテ訴訟法ニ於テモ手續甚多ノ證ノ方法ヲ異ニスル如キモノナレハ他人ヲシテ物ヲ占有セシムル場合ニ於テ本人ニ非ラレハ占有ノ訴ヲ起スコトヲ得ストルトキハ實際ノ不便甚シカルヘク占有保護ノ精神ニ反スルヲ以テ他人ノ爲メニ占有物ヲ所持スル者ニモ占有ノ訴ヲ提起スルコトヲ許シ以テ占有保護ノ趣旨ヲ全カラシムルモノナリ

**第九十八條** 占有者カ其占有ヲ妨害セラルタルトキハ占有保持ノ訴ニ依リ其妨害ヲ停止及ヒ損害ノ賠償ヲ請求スルコトヲ得

(理由) 本條ハ既成法典財產編第二百條ヲ修正セリ既成法典ハ同編第二百四條ニ於テ回收訴權ハ暴行脅迫又ハ詐術ニ因リ占有ヲ奪取ノ場合ニ限リ保持訴權ハ其他ノ奪取ノ場合ニシテ行フコトヲ許スモノニシテ其範圍甚ク廣ク互ニ混同スルコトアリ故ニ本案ハ占有ヲ奪取ノ場合ニ總テ回收ノ訴ヲ許シ保持ノ訴ハ未ダ占有ヲ失ハズシテ妨害ヲ受ケル場合ノニ限リ以テ其區域ヲ明ニセリ

**第九十九條** 占有者カ其占有ヲ妨害セラルル虞アルトキハ占有保全ノ訴ニ依リ其妨害ヲ豫防又ハ損害賠償ノ擔保ヲ請求スルコトヲ得

(理由) 本條ハ既成法典財產編第二百一條及ヒ第二百二條ノ規定ヲ併合シテ之ニ修正ヲ加ヘリ既成

法典ノ如ク危害ノ原因ヲ列舉スルハ徒ニ煩雜ナルノミナラス之ヲ盡スコト能ハサルヲ以テ本案ハ廣ク妨害ノ虞アルトキト改メリ又既成法典ハ新工費發及ヒ急告發ノ訴權ハ共ニ不動産ノ占有者ニ屬スト規定スト雖モ本案ハ如斯限定スル理由ナレト認ムニ因リ動產ノ占有者タルト不動産ノ占有者タルトヲ問ハズ本條ノ訴ヲ提起スルコトヲ許セリ其他既成法典同編第二百二條第二項ハ損害賠償ニ對スル擔保トシテ保證人ヲ立テレムルコトニ限ルモノニ雖モ之亦其方法ヲ制限スル必要ナキヲ以テ本案ハ廣ク擔保ヲ請求スルコトヲ得ト改メリ

**第二百條** 占有者カ其占有ヲ奪ハレタルトキハ占有回收ノ訴ニ依リ其物ノ返還及ヒ損害ノ賠償ヲ請求スルコトヲ得

占有回收ノ訴ハ侵害者ノ特定承繼人ニ對シテ之ヲ提起スルコトヲ得ス但其承繼人カ侵害ノ事實ヲ知りタルトキハ此限ニ在ラス

(理由) 本條ハ既成法典財產編第二百四條ヲ修正セリ既成法典ハ占有ヲ奪取ハ暴行脅迫又ハ詐術ニ原因スル場合ニ限ルト雖モ本案ハ廣ク占有ヲ奪取セラルタルトキト改メタルハ之ヲ限定スル理由ナクレハナリ又既成法典同條第一項ノ但書ハ甚ク危險ニシテ之ヲ反言スル可ナリト云フ如キ解釋ヲ生ズベシ故ニ本案ハ之ヲ刪除シテ一旦占有ヲ奪取セラルタル者ハ必ず訴ノ方法ニ依リテ之ヲ取戻スベキコトヲ明ニセリ又本條第二項ハ既成法典財產編第二百四條第二項ニ即チ修正ヲ加ヘタルモノニシテ既

成法典同項但書ニハ特定承継人ハ不法ノ所爲ニ關與シタルトキニ限リ例外ヲ設クト雖モ本案ハ如斯  
制裁ハ却テ不當ニシテ承継人ガ一般ニ惡意ナリシトキハ本條第一項ノ訴ヲ受ケザルヘカナルモノ  
ト認ムルニ因リ廣ク侵奪ノ事實ヲ知リタルトキハ占有回復ノ訴ヲ對抗セザルモノト爲セリ

第二百一條 占有保持ノ訴ハ妨害ノ存スル間又ハ其止ミタル一年内ニ之ヲ提起  
スルコトヲ要ス但工事ニ因リ占有物ニ損害ヲ生シタル場合ニ於テ其工事著手ノ  
時ヨリ一年ヲ經過シ又ハ其工事ノ完成シタルトキハ之ヲ提起スルコトヲ得ス  
占有保全ノ訴ハ妨害ノ危険ノ存スル間ハ之ヲ提起スルコトヲ得但工事ニ因リ占  
有物ニ損害ヲ生スル虞アルトキハ前項但書ノ規定ヲ準用ス  
占有回收ノ訴ハ侵奪ノ時ヨリ一年内ニ之ヲ提起スルコトヲ要ス

(理由) 本條第一項ハ既成法典財產編第三百八條第一項ノ文字ヲ改メタルモノ又第二項ハ既成法典同  
條第二項第三項ニ相當スルモノニシテ聊カ之ヲ修正セリ即チ既成法典ハ新工費ノ訴權ハ工事ノ竣  
成セザル間ハ之ヲ許スト雖モ數年ヲ要スル工事ニシテ占有者カ之ニ因リテ損害ヲ受ケキザルルヲ  
知リナカラ一年以上モ默認シテ占有保全ノ訴ヲ起サレバ以上ハ最早此訴ヲ提起シ許ス必要ナク工事  
ノ完成シタル場合ト同一ニ取扱フヲ以テ妥當ト認ムルニ因リ本條第二項但書ニ依リテ新工著手後一  
年ヲ經過シタルトキハ占有保全ノ訴ヲ提起スルコトヲ許サスト改メタリ又既成法典同條第一項但書  
ハ占有保持ノ訴ノ場合ヲ規定スルモノニシテ本條第一項ノ規定ニ依リテ明カナルヲ以テ之ヲ除ク

第二百二條 占有ノ訴ハ本權ノ訴ト互ニ相妨クルコト無シ

占有ノ訴ハ本權ニ關スル理由ニ基キテ之ヲ裁判スルコトヲ得ス  
(理由) 占有ノ訴ト本權ノ訴トノ關係ニ付キ既成法典ノ採ヘ所ノ主義ハ本權ノ訴ハ占有ノ訴ヲ包含ス  
ルモノニシテ此兩訴訟ハ併行スルコトヲ得ヌ又占有ノ訴ハ概ネ迅速速ヲ要スルモノナレハ訴訟手續  
上ノ理由ヨリ兩訴訟ノ併合ヲ許サストスルモノニシテ財產編第二百九條乃至第二百九條及七第二百  
十二條ハ此主義ニ依リテ規定セラレタリ本案ハ全テ之ニ異ナル主義ヲ取ルモノニシテ本權ノ訴ト占  
有ノ訴トハ相互獨立シテ互ニ相妨クルコトナレトス蓋占有ヲ以テ獨立セル一種ノ物權ト認ムル以上  
ハ之ニ關スル訴ハ訴訟上ニ於テモ一個獨立ノ訴トシテ之ヲ取扱フニ依リテ法律ノ保護ヲ全フスルモ  
ノト云フヘシ故ニ本條第一項ハ本權ノ訴ハ占有ノ訴ト互ニ相妨ケザルコトヲ明示シ本權ノ訴ノ提起  
又ハ其判決ハ占有ノ訴ノ提起又ハ其判決ヲ妨グルコトヲ本權ノ訴ヲ取下グルモノ占有ノ訴ノ提起ニ  
影響ヲ及ホスコトナレトセリ

本條第二項ハ既成法典財產編第二百七條第二項ト同一ニシテ本條第一項ノ自然ノ結果トシテ特ニ之  
ヲ明示スル必要ナキカ如シト雖モ或ハ本權管理ノ事實ニ因リテ占有ノ訴ヲ判決セル虞ナシトセヌ又  
本權ノ訴ノ判決アレバ占有ノ訴ハ提起スルコトヲ得ザルモノノ如ク疑ハシムルヲ以テ此等ノ疑惑ヲ  
解キ且本權ノ訴ト占有ノ訴トハ互ニ獨立セルコトヲ明カナラシムルカ爲メニ本項ヲ存スルコトニ決

### 第三節 占有權ノ消滅

(理由) 本節ハ占有權消滅ノ原因ヲ規定スルモノニシテ既成法典與財產編第四章第四節ニ相當シ別ニ說明ノ要ナリ只本案ニ於テハ消滅ナル語ヲ用テ喪失ト云フナルハ既テ占有ヲ以テ權利ト認ムル以上ハ法律ニ規定ニ因リテ權利ハ消滅スルモノナレハ從來ノ用例ニ從ヒテ之ヲ變更セザルニ

第二百三條 占有權ハ占有者カ占有ノ意思ヲ拋棄シ又ハ占有物ノ所持ヲ失フニ因リテ消滅ス但占有者カ占有有回收ノ訴ヲ提起シタルトキハ此限ニ在ラス

(理由) 既成法典與財產編第二百三條ハ占有喪失ノ原因ヲ列舉スト雖モ其必要ナキノミナス列舉法ノ通弊トシテ脫漏ノ憂アルヲ以テ本條ハ之ニ修正ヲ加ヘ原則ノミヲ示セリ又本條但書ハ既成法典與財產編第三號但書ト其趣旨ヲ一ニス即チ占有者ノ他人ノ爲メニ占有ヲ侵奪セラレタル場合ヲ豫想シテ本條ニ對スル例外ヲ設クルモノニシテ占有者ノ實際其所持ヲ失フモ法律ノ規定ニ依リテ占有ハ繼續スルト認ムルモノナリ蓋本案ハ占有者タルト所有者タルト之間ハス侵奪セラレタル占有物ヲ私力ヲ以テ回復スルコトヲ禁ズルニハ若シ所持ヲ奪ハルルト共ニ占有權ハ消滅ストスルベキト占有者ニ取リテ番ニ失スト云ハサルヘカラス故ニ占有者ノ自助ヲ禁ズル代リニ本條但書ニ依リテ保護ヲ與ヘ占有者カ回收ノ訴ヲ起シタルトキハ占有權ハ未ダ消滅セスト見做スモノナリ

第二百四條 代理人ニ依リテ占有ヲ爲ス場合ニ於テハ占有權ハ左ノ事由ニ因リテ

### 消滅ス

- 一 本人カ代理人ヲシテ占有ヲ爲サシムル意思ヲ拋棄シタルコト
- 二 代理人カ本人ニ對シ爾後自己又ハ第三者ノ爲メニ占有物ヲ所持スル意思ヲ表示シタルコト
- 三 代理人カ占有物ノ所持ヲ失ハタルコト

占有權ハ代理權ノ消滅ノミニ因リテ消滅セス

(理由) 本條ノ規定ハ既成法典ニ存セスト雖モ既ニ代理人ニ依リテ占有權ヲ取得セルコトヲ認ムル以上ハ又代理人ニ依リテ占有ヲ爲ス場合ニ於ケル占有權ノ消滅ヲ規定スル必要アリト認ム多敷ノ立法例ニ依リテ本條ヲ設ケタリ又本條第二項モ占有保護ノ爲メニ設クルモノニシテ代理人カ死亡シ又ハ無能力トナリタルトキハ代理權ハ消滅スト雖モ本人ノ爲メニ占有權ハ消滅セサルコトヲ認ムルモノナリ

### 第四節 准占有

(理由) 權利ノ占有ハ實際上多ク實在ニシテ之ニ關シテ特ニ規定ヲ設ケル必要アリト雖モ本章ノ規定ハ物權ノ一ニシテ占有權ニ關スルモノナレハ權利ノ占有ニ關スル規定ニ其何レノ節ニモ編入スルコト能ハサルニ因リテ特ニ本節ヲ設ケ准占有ノ名目ヲ以テ之ヲ規定セリ而シテ之ヲ權利ノ占有ト稱セザリシハ准占有ノ名ハ日本民法ニ於テ用例ニシテ其意義既ニ明白ナレバナリ

第二一七

