

# 法政大学学術機関リポジトリ

HOSEI UNIVERSITY REPOSITORY

PDF issue: 2025-12-13

なし

---

(発行年 / Year)

1910

## 第八章 先取特權

(理由) 先取特權ノ性質及ヒ其規定ノ方法ハ諸國ノ法典ニ於テ頗々區々ニシテ或法典ハ之ヲ以テ一種ノ人權ト認ムルニ反シ他ノ法典ハ之ヲ以テ物權ノ一種トシ又其規定スル所ニ付テモ或ハ之ヲ民法中ニ掲ケ或ハ之ヲ破産法ニ掲グルヲ見ル本条ハ先取特權ヲ以テ一種ノ物權ト認ムルモノナルハ之ニ關スル規定ハ物權編中ニ掲グルヲ以テ當然ナリトス

先取特權ニ關スル既成法典ノ規定ハ精密ニ過キテ頗々煩雜ナリト雖モ能ク立法ノ本旨ヲ得且概ネ理論ニ適スルヲ以テ本条ハ主トシテ之ニ準據シ其修正ヲ要スル場合ニ於テハ常ニ左ノ二點ニ著眼シ先取特權ノ如キ強力ナル優先權ヲシテ之ヲ認ムル立法上ノ必要及ヒ其趣旨ニ適セシメレコトヲ期セ

リ

第一 先取特權ハ強力ナル優先權ナレハ一方ニ於テハ斯ノ如キ特權ヲ債權者ニ與フルニ因リテ他ノ債權者ヲ不當ニ害セシメサワレコトニ注意スルト共ニ他ノ一方ニ於テハ若シ此特權ヲ與ヘサルトキハ或債權者ヲシテ自己ノ財産ヲ以テ債權者ノ負擔ヲ分擔シ他ノ債權者ニ故ナク利益ヲ得セシムル結果ニ陷ラレメサルコトニ注意セリ

第二 先取特權ノ規定ハ公益上ノ理由ニ本ヲシテモナルコトニ注意シ若シ此特權ヲ與ヘサルトキハ德義ニ背キ風俗ヲ壞リ或ハ經濟上ノ利益ヲ害スル虞アル場合ニ於テ之ヲ附與シ以テ特別ノ債權者ノ利益ヲ保護セリ

其他先取特權ノ原因ニ付テモ間接ノ原因ニ過キサルモノハ此特權ヲ與ヘサルコトニ決セリ例ヘハ既成法典ニ於テハ公使ノ保護金ヲ貸シタル債權者ノ先取特權ヲ與フル如キ固ヨリ其理由ナキニ非スト雖モ若シ斯ノ如クナレハ特權附與ノ範圍廣キニ失スル弊アルヲ以テ之ヲ刪除セリ又先取特權ノ目的物ニ付テモ限定ノ方針ヲ取リタリ例ヘハ既成法典ハ目的物カ金錢ニ變シ或ハ債權者ノ手ニ離レテ他ニ移轉スル如キコトニ因リテ其狀態ヲ變更セシニ拘ラス先取特權ハ常ニ之ニ追從シテ存立スルコトヲ認ムルモノニシテ固ヨリ其理由ナキニ非スト雖モ之レ亦特權附與ノ範圍廣キニ失スル嫌アルヲ以テ之ニ制限ヲ加ヘタルカ如シ

要スルニ先取特權ハ強力ナル優先權アレハ他ノ債權者ニ取リテ不利ヲ生ラコト固ヨリ明ナルヲ以テ本法案ハ他メテ特權附與ノ範圍及ヒ其目的物ヲ限定シ已ムヲ得ケル場合ニ於テノミ此權利ヲ生シタル主義ヲ取ルト雖モ債權ノ強弱及ヒ其保護ヲ要スル程度ノ如キハ頗ル判別シ難キヲ以テ治テ諸國ノ法制及ヒ我國今日ノ狀況ヲ斟酌シテ既成法典ニ修正ヲ加ヘ其煩雜ナル規定ヲシテ稍簡明ナラシメンコトヲ期シタリ

## 第二節 總則

(理由) 本節ハ既成法典先取特權ノ總則ニ從フモノニシテ只其不用ノ條項ヲ刪除シタルノ外多クハ字句ノ修正ヲ加ヘタルニ過キス即チ既成法典擔保條第百三十一條第二項及ヒ第二項ハ特明文ヲ要セス第百三十四條ハ單ニ先取特權ノ種類ヲ掲グルモノニシテ本法案ニ於テモ總之此等ノ先取特權ヲ認ム

ト雖モ特ニ之ヲ明示スル必要ナク又第百三十五條第一項ハ固ヨリ無用ニシテ其第二項及ヒ第二項ノ規定ハ本法案第三節ノ規定ニ屬シ而シテ第百三十六條ノ規定モ亦特ニ明示スル必要ナキヲ以テ此等ノ條項ハ總之ヲ刪除セリ

## 第二百三條

(理由) 本條ハ既成法典擔保條第百三十一條ヲ修正シテ先取特權ノ性質ヲ明ニセリ既成法典同條ノ法文ノミニ依レハ先取特權ハ如何ナル性質ヲ有スル優先權ナルヤ明ナラザルノナラフ此特權ハ債權ノ一種ノ效力タルニ過キサルカ將タ一種ノ物權タルカニ付キ疑ナレトセス故ニ本法案ハ先取特權ノ優先ノ性質ヲ示シ且ツ債務者ノ財產ヲ以テ其目的物ト爲スコトヲ掲ケテ以テ本權ノ物權タルコトヲ明ニセリ

又ニ本法案ハ先取特權ハ本法其他ノ法律ノ規定ニ因リテ發生スヘキ特權ナルコトヲ示シ本法以外ノ法律例ヘハ公法若クハ商法破產法等ニ於テ特別ノ先取特權ヲ認定シ得ザコトヲ認ムルト同時ニ先取特權ハ必ズ法律ノ規定ニ因リテ始メテ發生スルコトヲ明ニセリ其他既成法典ハ合意上ノ先取特權ト否ラザルモノトフ區別スト雖モ先取特權ハ總テ法律ノ規定ニ本ワクモノナレハ斯ノ如キ區別ヲ設ケル理由ナキニ因リ之ヲ廢止セリ

## 第二百四條

(理由) 本法案ハ先取特權ノ目的物カ其狀態ヲ變シタルニ拘ハラス尙ホ之ニ追從シテ先取特權ヲ存立シ



得ルコトヲ認メサル主義ナリト雖モ本條ハ實際ノ便宜上此主義ヲ制限スルモノニシテ既成法典増保編第三百三十三條ニ比レハ其範圍ヲ廣メタルモノト云ハサルヘカラス何トナレハ既成法典同條法文ニ依レハ火災保險ノ如キ場合ニ於テ保險物ニ付キ先取特權ヲ有スル者ハ其目的物カ火災ニテ滅失スルトキハ被保險額ニ付キ直ニ先取特權ヲ行フコト能ハスト雖モ之レ甚ダ實際ニ不便ナルノミナラズ理論上ニ於テモ必ズレモ正當ト認ムルコトヲ得サルモノナレハ本條ハ廣ク目的物ノ滅失又ハ毀損ニ因リ債務者ノ受クヘキ金錢云々ト明記セ被保險額ノ如キモノニ付キ直ニ先取特權ヲ行ヒ得ヘキコトヲ認ムレハナリ蓋シ先取特權ノ目的物カ保險ニ付セラルルトキハ先取特權者モ當然其利益ヲ受クヘキモノニシテ獨佛諸國ノ法文ノ解釋ニ從ヘハ既成法典ノ如ク先取特權ハ被保險額ノ如キモノニ及ハスト雖モ實際上極メテ不便ナルヲ以テ巧ニ法律ノ規定ヲ潛リテ其不便ヲ避ケルコトハ殆ト普通ノ狀況ナレハ本條ハ此等ノ事情ヲ斟酌シテ既成法典ノ趣旨ヲ擴張セリト雖モ其他ハ既成法典第三百三十三條ノ字句ヲ修正シタルニ過キス

### 第三百五條

(理由) 本條ハ既成法典増保編第三百三十二條ノ字句ヲ修正シタルニ過キサレハ別ニ説明ヲ要セス

#### 第二節 先取特權ノ種類

(理由) 本節ハ先取特權ノ種類ヲ指定スルモノニシテ其區別ノ大體ハ既成法典ノ主義ニ依リ一般吸ヒ特別ノ先取特權ヲ區別シテニ動産又ハ不動産ニ關スル特別ノ先取特權ヲ認メタリ

#### 第一款 一般ノ先取特權

(理由) 既成法典ハ佛伊諸國ノ法典ニ倣フテ一般ノ先取特權ハ總動産ニ付キ之ヲ行フタル後ニアツサレハ不動産ニ及フコトヲ得サルヲ以テ原則ト爲スト雖モ本條ハ原則上斯ノ如キ區別ヲ爲サズシテ一般ノ先取特權ハ債務者ノ總動産及ヒ總不動産ニ存スルモノドレ其實際ノ效力ニ至リテハ之ヲ第四節ノ規定ニ譲リタリ

### 第三百六條

(理由) 本條ハ一般ノ先取特權ヲ説明シ併セテ其種類ヲ舉グルモノニシテ既成法典増保編第三百二十七條ニ應カ修正ヲ加ヘタリ既成法典同條ハ動産及ヒ不動産ニ係ル先取特權アル債權ヲ掲グルヲ主意ナリト雖モ却テ諸種ノ費用ヲ掲グルヲ以テ其記載スル所ハ債權ニアラスレバ其原因ナリ故ニ本條ハ先取特權ノ種類ヲ示スニ當リ總テ債權ノ原因ニ依リテ之ヲ掲ケタリ

次ニ本條ハ最後疾病費用ヲ以テ先取特權ノ原因ト認メサルコトニ決セリ蓋シ此費用ニ對シテ先取特權ヲ與フル類例極メテ多ク又其理由ナキニアラスト雖モ總債權者ノ利益ヲ保護スル必要ニ比シテ如斯先取特權ヲ認ムル必要ナク且最後疾病費用ノ如キハ多クハ情義ニ關スルモノナレハ之ニ本ワク債權ニ先取特權ヲ附スルハ却テ我國ノ民情ニ反シ其必要ナレト信スレハナリ

### 第三百七條

(理由) 本條ハ既成法典増保編第三百三十八條ニ字句ヲ修正ヲ加ヘタルノミナレハ別ニ説明ヲ要セス

## 第三百八條

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第四百二十九條ヲ修正セリ 既成法典ハ慣習ニ從フコトヲ以テ一要件ト爲スト雖モ身分相應ト云フコトハ多クハ慣習ニ從フモノナルノミナラス斯ノ如キ字句アルトキハ慣習ニ從ハサル鄂式ノ費用ニ對シテハ先取特權ヲ生セサル如キ疑ヲ生セシムルヲ以テ之ヲ刪レリ

既成法典同條第二項ニ依レハ同居親族ノ鄂式費用ノ限リテ先取特權ヲ生セシムト雖モ本案 債務者カ扶養スヘキ親族ナレハ同居セサル者ト雖モ其最後ノ始末ヲ爲スヘキモノニ認ムルヲ以テ此點ニ於テ先取特權ノ原因ノ範圍ヲ限メタリ又既成法典ノ法文ニ依レハ同居親族ノ鄂式費用ノ債務者ノ身分ニ應スル費用ノ如ク解セラルト雖モ本案ハ死亡シタル者ノ身分ニ應スル費用ナルコトヲ明示セリ其他既成法典同條第三項ハ其必要ナキニ因リ之ヲ刪除セリ

## 第三百九條

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第四百十一條ニ修正ヲ加ヘタルモノニレテ 既成法典ハ最後一ケ年ノ給料ヲ擔保セシムト雖モ本案ハ之ヲ半減シテ六ヶ月ノ爲レタル所以 給料ハ大抵月拂ナルノミナラス一ケ年前ニ謝リテ保護ヲ與フルトキハ他ノ債權者ノ保護ニ比シテ其度ニ過ナリト信スレハナリ又本條但書ニ依リテ給料ノ金額ヲ限定シタルハ雇人ト云フ如キ廣キ文字ヲ用ユルコトキハ其中ニハ高給ノ雇人モアルヘテ面シテ此等ノ者ニ總テ六ヶ月間ノ給料ニ對スル先取特權ヲ與フルトキハ甚シク他ノ債權者ノ利益ヲ害スルコトアルヲ以テ英國破產法カ單ニ洩給ノ雇人ノミヲ保護シ且ツ給料ノ額ヲ限定

スル例ニ倣ヒ五十圓ノ限度トスルヲ以テ相當ト認メタルニ因リ其他既成法典ノ如ク同居親族ノ雇人ノ先取特權ヲ認メサルハ此等ハ適當債務者本人ノ雇人タルヘキヲ以テ特ニ之ヲ明示スル必要ナケレハナリ

## 第三百十條

(理由) 既成法典擔保編第四百十二條ニ依レハ日用品ノ範圍明ナラス又總テノ雇人ノ日用品ノ供給ニ對シテ先取特權ヲ與フルハ頗ル廣キニ失スト云ハサルヘカラス故ニ本案ハ日用品中特ニ必要ナルモノヲ撰ヒテ飲食料及ヒ薪炭油ノ費用ニ限レリ又僕婢ハ主人カ之ヲ養フヘキモノニレテ或種類ノ雇人ノ如ク自ラ日用品ヲ辨スル者ト異ナルニ因リ本案ハ既成法典ノ如ク雇人ト云ハスレテ其範圍ヲ僕婢ニ限リタリ

## 第二款 動産ノ先取特權

(理由) 既成法典擔保編第四章第二節ハ動産ニ關スル特別ノ先取特權ト云フ表題ヲ掲グルニ反シ本案ハ單ニ之ヲ動産ノ先取特權ト改メタリト雖モ其意義ヲ變スルニアラス蓋レ本案ノ先取特權ノ特別ナルコトハ第三百十一條ノ規定ニ依リテ直ニ知リ得ヘケレハナリ

## 第三百十一條

(理由) 既成法典擔保編第四百二十七條ハ一般ノ先取特權ヲ示スニ當リ債權ノ原因ヲ掲グルニ反シ同第四百十六條ハ動産ニ關スル特別ノ先取特權ヲ示スニ當リ債權者ヲ掲グルハ立法上ノ體裁ヲ得タルモ



ノト云フヘカラス本条ハ既ニ第三百六條ニ於テ法律ノ原因ヲ掲ケタルハ本條ニ於テモ亦法律ノ原因ニ依リテ動産ノ先取特權ヲ列舉セリ然レトモ其實質ニ於テハ既成法典ト大同小異ニシテ只列舉ノ順序ニ付モ聊カ變更ヲ加ヘタルノミ即チ第一號乃至第三號ノ場合ハ默示ノ質トモ稱セラルモノナレハ之ヲ先ニ他ノ債權者ノ共同利益ヲ爲リタル原因ノ如キモノヲ後ニ揚グルコトト爲セリ又公吏ノ保證金貸主ノ先取特權ハ既ニ本章ノ始ニ於テ説明セシ理由ノ因リテ之ヲ刪除セリ

### 第三百十二條

(理由) 本條乃至第三百十一條ハ不動産ノ質貸借ニ本ウツ先取特權ヲ規定シ就中本條ハ其總則ヲ定ムルモノニシテ固ヨリ土地及ヒ建物ニ共通ノモノトス既成法典増補條第五百十一條ハ債權ノ種々ノ原因ヲ掲ケ併セテ先取特權ノ範圍ヲ規定スト雖モ本條ハ脫漏ノ懸カ爲メ本條ニ於テ廣ク債權ノ原因ノミヲ規定シ先取特權ノ範圍ハ之ヲ第三百十五條ニ譲リタリ

### 第三百十三條

(理由) 本條ハ土地又ハ建物ノ質貸人ノ先取特權ノ目的物ヲ指定スルモノニシテ既成法典増補條第四百十九條及ヒ第四百十七條ヲ合シテ之ニ修正ヲ加ヘタリ既成法典第四百十九條ハ田畑山林ノ質貸借ニ限ルト雖モ邸宅池沼等ノ質貸人ニモ同様ノ保護ヲ與フヘキモノナレハ本條ハ本條第一項ニ於テ廣ク土地ノ質貸人ト改メタリ之ニ反シテ既成法典ハ單ニ居宅ニ限リテ之ノ先取特權ヲ及ハシメト雖モ居宅ニ備ヘタル動産ト土地質貸ノ先取特權トハ毫モ關係有セサルコト多ク從テ先

取特權ノ範圍廣キニ失スル弊アルヲ以テ本条ハ之ヲ限定スル主意ニ本ウツ居宅ノ二字ヲ削リタリ然レトモ本条ハ質借地ニ備附ケタル動産ト云フヲ以テ質借地ノ上ニ在ル居宅其他ノ建物ノ内ニ備附ケタル動産ニ付キ當然先取特權ヲ行フコトヲ得ヘキモノニシテ地役權又ハ地上權ノ場合ニ於ケル如ク建物ノ内ニ備附ケタル動産ハ又建物ノ存在スル土地ニ備附ケタルモノト云フヘキナリ又本條如ク質借人ノ占有ニ在ル果實ト云フトキハ穀物ノ如キモノヲ質借地以外ニ持出シテ居宅倉庫等ニ收藏スルモ先取特權ハ之ニ及ブモノニシテ既成法典第四百十九條第一項ノ規定ヨリハ其範圍ノ廣クタルモノト云フヘシ其他既成法典同條第三項ノ分果小作人ニ關スル規定ハ本條第一項ノ規定ニ含まルヘキヲ以テ之ヲ刪除セリ

本條第二項ハ既成法典増補條第四百十七條ニ聊カ修正ヲ加ヘタリ即チ既成法典ハ質借人カ使用又ハ商工業ノ爲メニ備ヘタル動産ニ限ルト雖モ斯ノ如ク限定スル理由ナキヲ以テ本条ハ廣ク建物ニ備附ケタル動産ト改メタリ又同條第二項ノ規定ニ付テハ本条ハ之ヲ第三百十四條ノ規定ニ譲リ其第二項ニ揚グル現金其他ノ金玉寶石ノ如キハ建物ニ備附ケタル物ニアラスレテ先取特權ノ目的物トワサルコト明白ナルニ因リ之ヲ刪除セリ

又既成法典増補條第四百十八條ヲ刪除シタル理由ハ其第一項ノ規定ハ我國ノ慣習ニ反スルモノナラズ質貸ノ多額ナル建物ヲ借受ケタル場合ニ於テ債務者ノ本項ノ如キ義務ヲ負ハシメルハ實際不便ニシテ徒ラ質借人ヲ困ラシムルヲ以テ寧ロ相互ノ信用又ハ約束ニ放任スルヲ便ナリト認メレ

## 第二百十四條

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第五百十條ニ字句ノ修正ヲ加ヘタルノミ又同條ニハ備附ケ、場所ヲ指定スト雖モ本條ハ既第二百十三條ノ規定ニ依リテ明ナリト認ムルニ因リ之ヲ刪除セリ

## 第二百十五條

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第五百十一條ニ聊カ修正ヲ加ヘタリ既成法典同條第二項ニ依リハ先取特權ハ前期及ヒ當期ニ生シタル損害ノ賠償ヲ擔保スルニ止マルト雖モ合意上ノ義務ニ付ハ期限ノ定メキカ如シ故ニ本條ハ之ニ制限ヲ付シテ前期當期及ヒ次期ノ義務ヲ擔保スルコトヲ明ニセリ又既成法典擔保編第五百十二條ハ貸借ノ規定ニ屬スベキモノナレハ之ヲ刪除セリ

## 第二百十六條

(理由) 本條ハ既成法典ニ存セサル規定ニ從テ且從テ貸借ノ關係ニ於テハ敷金ヲ以テ貸借ノ擔保トシ共以外ニ先取特權ヲ認メスト雖モ本條ハ敷金ヲ以テ充當セ得タル債權ノ部分ニ付デモ亦他ノ貸借ト同シテ先取特權ヲ附與スベキモノト認ムルニ因リ新ニ本條ヲ加ヘタリ故ニ貸借人ハ先取敷金ノ全額ト貸借トノ差引ヲ爲シ尙ホ辨濟ヲ受ケリル殘額ヲ付トキハ此部分ニ付テノミ先取特權ヲ行フコト

## 第二百十七條

ヲ得ルモノニシテ敷金ヲ差置キ債權ノ全部ニ付テ先取特權ヲ行フコトヲ得サルヤ明ナリ

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第五百十三條ニ字句ノ修正ヲ加ヘタルノミ又擔帶ナル文字ノ註國ノ法典ニモ其用例多シト雖モ擔帶ト云フトキハ後ヨリ送リ物ニ付テハ先取特權ヲ行フコト能ハサルカ如キ疑ヲ生セシムルニ因リ之ヲ除キタリ

## 第二百十八條

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第六十條ヲ修正シタルモノニシテ既成法典ハ角車運送營業人ニ限リテ先取特權ヲ與フト雖モ角車運送ノ外ハ又ハ牛馬ニ依リ運送多ク又先取特權ヲ以テ保護スベキ者ハ單ニ運送營業人ニ限ル理由ナキヲ以テ本條ハ廣ク運轉ノ先取特權ト改メタリ又既成法典ニハ關稅其他正當ノ費用ト云フト雖モ之レ單ニ例示ニ過キサルノミナラス不正當ノ費用ナルコトヲ得サルハ勿論ナルヲ以テ之ヲ刪レリ

次ニ既成法典同條第二項ハ運送物引渡後ニ於テ先取特權カ尙ホ存續スル場合ヲ認ムルモノニシテ固ヨリ其理由ナキニアラスト雖モ本條ハ先取特權ノ範圍ヲ制限スル主意ニ因リ且本項ノ規定アルカ爲メ特ニ物品ノ配達ヲ迅速ナラシムル利益ヲ見出し雖モ之ニ因リ之ヲ刪除セリ又同條第三項ノ規定ハ特ニ明文ヲ要セサルノミナラス第二項刪除ノ結果トシテ當然之ヲ刪レリ

## 第二百十九條



(理由) 第九十二條乃至第九十五條ハ所謂即時時效ニ關スル規定ニシテ善意ノ占有者ヲ保護スル必要ニ出テタルモノナリ而シテ本案第三百十二條乃至第三十九條ノ場合ニ於テ不動產賣入旅店主人又ハ運送人ハ善意ナルトキハ賃借人、旅客又ハ運送依頼人ニ屬セサル物ニ付テモ先取特權ヲ行ハシメル必要アリト認ムルニ因テ本條ニ於テ第九十二條乃至第九十五條ノ規定ハ第三百十二條乃至第三百十九條ノ先取特權ニ準用スヘキトヲ明示セシ

### 第三百二十條

(理由) 本條ハ既成法典增補編第六十一條ニ字句ノ修正ヲ加ヘタルモノ又其第六十二條ヲ刪除セシハ先取特權ノ範圍ヲ制限スル主意ニ出ヅルモノニシテ債權ノ間接ノ原因トモ云フヘキモノニ迄先取特權ヲ與フる必要ナシト信スレハナリ

### 第三百二十一條

(理由) 本條ハ既成法典增補編第六十五條ニ字句ノ修正ヲ加ヘタルモノニシテ其主意ニ於テ異ナル所ナキヲ以テ別ニ説明ヲ要セス

### 第三百二十二條

(理由) 本條ハ既成法典增補編第六十六條第一項ニ字句ノ修正ヲ加ヘタルモノニシテ既成法典八期限ヲ附與セタルト否トヲ問ハサルコトヲ明示スト雖モ其必要ナキヲ以テ之ヲ刪除リ又同條第二項ハ交換ニ關スル規定ニシテ實質上必要ノ法文ナリト雖モ之ヲ刪除シタルハ交換ノ前提額ニ付テハ賣買

ノ規定ヲ適用スヘキモノニシテ本條ノ規定ハ當然之ニ適用セラルルニ因レリ

次ニ既成法典增補編第六十七條ノ規定ハ先取特權ノ範圍ヲ制限セントスル本案ノ主意ニ本クモ且用力ニ因テ不動產ハ本案ノ認メサル所ナルヲ以テ之ヲ刪除リ又同第六十八條ヲ刪除シタルハ之レ固ヨリ明文ヲ要セサレハナリ

### 第三百二十三條

(理由) 本條ハ既成法典增補編第六十三條ニ附カテ修正ヲ加ヘタリ即チ既成法典ハ種子ノ限ニト雖モ農產物ノ種付ハ歸リ種子ノミナラス苗ヲ以テスルコト頗ル多キヲ以テ本案ハ種子ヲ改メテ廣ク種付ト爲セリ又既成法典ハ種子肥料ヲ用サタル年ノ果實ニ付キ先取特權ヲ有スト規定スルヲ以テ元料ト下セシ年ニ限ルカ又之ヲ下セシ時ヨリ十二个月内ノ果實ニ及ブモノナルカノ疑テモ能ハス故ニ本案ハ明ニ元料ヲ用サタル時ヨリ一年間ニ生シタル果實タルコトヲ示セリ然レトモ本案ノ主意ニ依ルモ或種類ノ植物ニシテ元料ヲ下セシ時ヨリ一年內ニ果實ヲ生セサルモノニ付テハ先取特權ヲ與フルコトヲ得サルモノニシテ之レ已ムヲ得サル事ニ屬ス若シ此期間ヲ一層延長スルトキハ他ノ債權者ノ保護ニ比シテ偏頗ニ失スル虞アレハナリ蓋シ既成法典モ此點ニ於テ同一ノ主意ニ出ヅルモノナルヘ

### 第三百二十四條

(理由) 本條ハ既成法典增補編第六十四條ニ相當ス本案ハ既 第三百六條ニ於テ雇人ノ先取特權ヲ



認メタルハ本條ノ規定ハ雇人以外ノ農工業勞役者ノ先取特權ニ關スルコト明白ナルヲ以テ既成法典同條ニ於ケル雇人ノ外ト云フ四字ヲ刪リ從テ通常雇人ノ報酬ヲ言ヒ顯ハスヘキ給料ナル文字ノ代リニ賃金ナル文字ヲ用フ事ヲ又既成法典ハ工業勞役者ノ先取特權ノミヲ最後二ヶ月間ノ給料ニ限ルト雖モ本條ハ農工業勞役者ノ先取特權モ亦最後ノ一年ニ限タルハ至當ノ事ト云フヘキノミ

### 第三款 不動産ノ先取特權

(理由) 本款表題ノ變更ニ付テハ既ニ第二款ニ於テ達ヘシ如ク單字句ヲ簡明ナラシムル點出ラノミ

### 第三百二十五條

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第百六十五條ヲ修正セリ即チ既成法典ハ先取特權ヲ有スル四種ノ債權者ヲ掲テ雖モ本條ハ之ヲ三種ニ減少シ且第三百二十六條及第三百三十一條ノ例ニ依リテ債權ノ原因ヲ掲ケタリ

既成法典擔保編第百六十五條第二號ハ特ニ交換ノ場合ニ於ケル先取特權ヲ明示スト雖モ交換ニ付テハ多クハ直買ノ規定ヲ適用セラルルノミナラス交換ハ直買ニ比シ取引上必要且預索ナル行為ニ非ザルヲ以テ本條ハ既ニ本章ノ始ニ於テ説明セル理由ニ本ツキ先取特權ヲ限定シ且其範圍ヲ明確ナラシメンカ爲メニ之ヲ刪除セリノミナラス既成法典同號ノ有償又ハ無償ノ讓渡ニ對スル先取特權ノ規定モ同一ノ理由ニ因リテ之ヲ刪除セリ

既成法典同條第二號ハ共同分割者ノ先取特權ヲ認メト雖モ本條ハ既ニ第二百五十九條ノ規定ニ依リ

テ共有者ニ充分ノ保護ヲ與ヘタルハ本條ニ於テ特ニ此者ノ先取特權ヲ認ムル必要ナキミナラス若レ之ヲ認ムトキハ第二百五十九條ノ便法ヲレテ却テ徒法ニ歸セシメ或ハ二重ノ保護ヲ與フルコトナルヲ以テ之ヲ刪除セリ又既成法典同條第四號ハ讓渡人等ニ支拂ヒタル金銭ノ貸主ノ先取特權ヲ認ムト雖モ本條ハ既ニ動産ノ先取特權ヲ規定スルニ當リ公吏ノ保護金貸主ノ先取特權ヲ刪除セリト同一ノ理由ニ因リ此等ノ者ニマデ先取特權ヲ與フル必要ナレト認ムル之ヲ刪除セリ之ニ反レテ既成法典ハ不動産保存者ノ先取特權ヲ認メト雖モ既ニ動産保存者ノ先取特權ヲ認ムル以上ハ不動産ノ保存ニ本ツキ債權ニモ先取特權ヲ付スルヲ以テ至當ト信シタルハ本條ハ不動産ノ保存ヲ以テ先取特權ノ一原因トシ新ニ之ヲ加ヘタリ

又既成法典同條第三號ニ掲グル先取特權ハ同ヨリ必要ナルヲ以テ之ニ字句ヲ修正ヲ加ヘ其實質ヲ存セリ故ニ本條ハ不動産ノ先取特權ヲ三種ニ限定シ不動産ノ保存ニ因リテ先取特權ノ工事ニ因ル先取特權及ヒ不動産ノ賣買ニ因ル先取特權ヲ認メタルナリ

斯ノ如ク本條ハ不動産ノ先取特權ノ種類ヲ減少セタルヲ以テ交換其他ノ讓渡ノ場合ニ於ケル先取特權及ヒ共同分割者ノ先取特權ニ關スル既成法典ノ條項ハ總テ之ヲ刪除スルに至レリ

### 第三百二十六條

(理由) 本條ハ既ニ第三百二十五條ノ規定ニ依リテ不動産保存ノ先取特權ヲ認メタルヲ以テ從テ其原因及ヒ範圍ヲ指定スル必要ヲ生シタリ之レ本條ノ規定ヲ設クル所以ニシテ其實質ニ於テハ動産保存

### 第三百二十七條

ノ先取特權ノ規定ト異ナル所ナキヲ以テ第三百二十一條第二項ノ規定モ亦本條ニ場合ニ適用スベキコトヲ示セリ

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第七十四條及七百七十五條ヲ合シテ之ニ修正ヲ加ヘタリ即チ既成法典第七十四條ハ工事ノ種類ヲ例示スト雖モ本條ニ固ヨリ例示的ノ法文ヲ設ケサル主義ナルヲ以テ之ヲ除キ單ニ債權者ノ不動產ニ關シタル工事ト改メタリ又本條第二項ハ既成法典擔保編第七十五條第一項ト其實質ヲ一ニス而シテ同條第二項以下ノ規定ハ増價證明ノ方法ヲ定ムルモノナレハ本條ハ之ヲ先取特權ノ效力ニ關スル第三百二十八條ノ規定ニ譲リタリ

### 第三百二十八條

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第六十六條第一號ニ相當ス又同條以下第六十七條ノ規定ハ證明ノ方法又ハ交換其他ノ譲渡ニ關スル規定ニシテ其ノ必要キニ因リ總テ之ヲ削除セリ

### 第三節 先取特權ノ順位

(理由) 先取特權ノ順位ニ關スル規定ハ各國共ニ錯雜シテ立法上ノ斟酌モ亦頗リ困難ナリトス而シテ既成法典ハ一般ノ先取特權ノ順位ノ動產ニ關スル特別ノ先取特權ノ順位及ヒ不動產ニ關スル特別ノ先取特權ノ順位ニ付キ各一款ヲ設ケルニ拘ハラズ先取特權ノ總則ニ於テモ亦其規定ヲ掲ケルモノニシテ特ニ錯雜ヲ極ムルヲ見ル故ニ本條ハ多數ノ立法例ニ倣ヒ順位ニ關スル規定ヲ輕括シテ本節ヲ

設ケ務メテ之ヲ簡明ナラシメタリ

### 第三百二十九條

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第四百十四條ノ一部及ヒ第四百六十二條ヲ合シテ之ニ修正ヲ加ヘタリ即チ本條第一項ニ定ムル所ノ順位ハ既成法典ノ順位ト異ナルコトナレト雖モ一般ノ先取特權ノ特別ノ先取特權ト競合スル場合ニ於ケル第二項ノ規定ハ原則上既成法典ト反對ノ主義ヲ取ルモノトス既成法典擔保編第四百六十二條第一號ハ本條第一項但書ノ如ク訟事費用外ノ共有益ヲ得ル限度ニ於テ總債權者ノ債權ニ先コトヲ認ムト雖モ其第二號ニ於テ訟事費用外ノ一般ノ先取特權ノ特別ノ先取特權ニ先コトヲ以テ原則ト爲セリ然レニ本條ハ務メテ各債權者ヲ平等ニ満足セシムル公平ノ結果ヲ得シコトヲ期シ和蘭西班牙等ノ立法例ニ倣フテ特別ノ先取特權ハ一般ノ先取特權ニ先コトヲ以テ原則ト定メタリ而シテ其理由トスル所ハ一般ノ先取特權ハ債權者ノ總財產ニ及スモノナレハ此特權ヲ有スル債權者ハ自己ノ債權擔保ノ點ニ於テ安固ナルニ反シ他ノ債權者ハ之レニ准シテ擔保ヲ減縮ヲ受ケルモノト云ハサルヘカラス之ニ反シテ特別ノ先取特權ノ目的物ノ限定セラルモノナレハ之レカ爲メニ一般ニ他ノ債權者ヲ害スルコト比較的ニ少カルベシ然レニ一般ノ先取特權ニ付スル特別ノ先取特權ヲ排除シテ其力ヲ以テスルトキハ益ニ一般ノ先取特權者ヲ保護スルノ度ニ失レ特別ノ先取特權ノ效力ヲ減少スレハナリ故ニ本條ハ各債權者ノ利害ヲ斟酌シテ既成法典ニ反對ノ原則ヲ取ルト雖モ實際ニ於テハ表面ニ於ケル如キ反對ノ結果ヲ生ズルニ非ス何トナレハ既成法典モ亦擔保編第四百六十二條第一號ノ



但書ニ依リテ一般ノ先取特權ニ充當スルニハ先ツ特別ノ先取特權ノ附著セザル動産ヲ以テスヘキコトヲ規定シ又同第一百四十四條第四項ニ於テ不動産ニ係ル特別ノ先取特權ハ一般ノ先取特權ノ先手特別ノ抵當ハ後ノ設定ニ係ルト雖モ一般ノ先取特權ニ先ツコトヲ認ムレハナリ

### 第三百三十條

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第百六十四條ニ修正ヲ加ヘタリト雖モ其實質ニ於テ大差アルニアラス既成法典ハ原則トシテ先取特權ノ目的物ノ保存者ニ第一ノ順位ヲ與ヘ不動產質貸人等ニ第二ノ順位ヲ與フト雖モ不動產質貸人ノ如キ者ハ所謂默示ノ質權ヲ有スルモノナレハ恰モ既成法典同條第六項ニ於テ動產質設定ノ時其目的物ノ保存費用カ未ダ支拂ハレザルコトヲ知ラザリシ質取債權者ニ第一ノ順位ヲ與フル如ク默示ノ質取債權者ニモ之ト同様ノ順位ヲ得セシムルヲ以テ至當ト認メタレハ本案ハ原則トシテ不動產質貸等ノ先取特權ヲ第一順位ニ置キ動產保存ノ先取特權ニ第二ノ順位ヲ與ヘ動產質貸等ノ先取特權ハ既成法典ノ如ク之ヲ第三ノ順位ニ置クト雖モ本條第二項ノ規定ニ依リテ之ニ例外ヲ設ケ第一ノ順位ハ在ル者カ債權取得ノ當時ニ第二又第三ノ順位ニ在ル先取特權ニ存在ヲ知リタルトキハ之ニ先ツコトヲ得ザル旨ヲ掲グルヲ以テ其實質ニ於テハ既成法典ト別ニ異ナル所ナシトス又本條ニ於テ動產質取債權者ノ順位ヲ掲ゲザルハ本案ハ之ヲ先取特權ノ效力ニ關スル第三百三十一條ノ規定ニ誤リタレハナリ

次ニ本條第三項ハ既成法典第百六十四條第八項ト同趣旨ニ依リ之ヲ規定シ既成法典同條第九項ノ工

業者ノ先取特權ノ順位ハ此ノ中ニ含まルニ因リ之ヲ刪除セリ又既成法典同條第十項前段ノ規定ハ質權ノ規定ニ依リテ明白ナルノミナラス其後段ニ於ケル保證金貸主ノ先取特權ハ本案ノ認ムル所ナルヲ以テ第十項ノ規定ハ之ヲ刪除セリ

### 第三百三十一條

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第百八十七條ヲ修正シタルモノニシテ既ニ本案ニ共同分割者及交換其他有償又ハ無償ノ譲渡人ノ先取特權ニ關スル規定ヲ刪除セシト新ニ不動產保存ノ先取特權ヲ認ムタル自然ノ結果ニ出ツルモノトス而シテ既成法典同條第一號但書以下ハ明文ヲ要セザルヲ以テ又同條第二號末文ノ先取特權ハ本案ノ認ムル所ナルヲ以テ其ニ之ヲ刪除セリ

### 第三百三十二條

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第百三十五條第三項ノ規定ト同一ナルヲ以テ別ニ說明ヲ要セス只モ既成法典ハ之ヲ先取特權ノ總則中ニ規定スト雖モ既ニ先取特權ノ順位ノ爲メニ二箇ヲ設クル以上ハ本條ニ規定スルヲ以テ至當ト認ムルニ因リ其位置ヲ變更セザルノミ

#### 第四節 先取特權ノ效力

(理由) 既成法典ハ先取特權ノ順位ト共ニ其效力ニ付テモ亦一般ノ先取特權ノ動產ニ關スル特別ノ先取特權及ヒ不動產ニ關スル特別ノ先取特權ノ區別ニ從フテ各別ニ規定スト雖モ本案ハ便宜ノ爲メノヲ本節ニ概括セリ又既成法典ハ先取特權ノ保存ニ關シ精密ナル規定ヲ掲グト雖モ本案ハ之ヲ登記法

若クハ抵當ノ規定ニ讓リ本條ニ於テハ先取特權ノ效力ニ關スル一般ノ規定ヲミテ揭ケ之ニ依リテ既成法典ノ煩雜ナル條項ヲ簡明ナラシメタリ

### 第二百三十三條

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第百六十條第二項及第百四十八條第二項ノ規定、如ク取引ノ安全ヲ保護スル必要ニ本ウケモノニシテ既成法典ト同一ノ主義ニ從フモノナリ

### 第二百三十四條

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第百六十四條第四項ノ一部ヲ取ルモ、ニシテ既成法典ハ原則トシテ物ノ保存者ヲ第一ノ順位ニ置キ質權者ヲ第二ノ順位ニ置クト雖モ本條ハ既第二百三十條ニ於テ不動產質貸入等ノ先取特權ヲ第一ノ順位ニ置キタルヲ以テ本條ニ於テモ亦同ヨリ動產質權ハ先取特權ニ先クモノト爲セリ蓋レ質權者ハ現實ニ其動產ヲ以テ債權ノ目的物トナスモノナレハ保存者トハ大ニ其事情ヲ異ニスルノミナラス保存ノ事實ニ付テハ往々證據ノ行ハルルコトアルヲ以テ保存者ノ先取特權ニ第一ノ順位ヲ與フルコトヲ原則ト爲スハ頗ル至當ナラサレハナリ又本條ハ既成法典ノ位置ヲ變更シタル所以ハ本條ハ先取特權ト動產質權ト競合スル場合ヲ規定スルモ、ニシテ先取特權ノ效力ニ關スレハナリ

### 第二百三十五條

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第百四十三條ニ聊カ修正ヲ加ヘタリ即チ本條第二項及第二項ノ規定

ハ既成法典同條第一項ノ主意ニ依ルモ、ニシテ本條第三項ハ既成法典同條第二項ノ規定ニ從フ便宜法タリ而シテ本條第三項ハ既成法典同條第三項ト殆レ同一ナリト雖モ既成法典ハ本項ノ場合ニ於テ盡ク優先權ヲ失ハシムルニ反シ本條ハ登記ヲ爲シタル第三者ニ對シテノモ先取特權ヲ行フコトヲ得ストレ從テ普通ノ債權者ニ對シテハ尙モ優先權ヲ有セシムルモ、ニシテ之レ固ヨリ至當ノ修正ト云フヘキノミ

### 第二百三十六條

(理由) 本條第二項ハ既成法典擔保編第百四十五條ニ相當ス既成法典ハ單ニ他ノ債權者ニ對抗スル爲メ登記ヲ要セスト規定スト雖モ聊カ廣キニ失スル虞アルヲ以テ本條ハ特別ノ擔保キ債權者ニ對抗スル爲メ登記ヲ要セスト改メタリ又本條第二項ハ既成法典擔保編第百九十九條ニ字句ノ修正ヲ加ヘタルニ過キス

### 第二百三十七條

(理由) 本條ハ不動產保存ノ先取特權ヲ保存スル手續ヲ定ムルモ、ニシテ本條ハ既第二百三十五條ノ規定ニ依リテ此特權ヲ認メタル自然ノ結果ニ出アルモノナリ而シテ其保存ノ方法ハ他ノ不動產ノ先取特權ノ如ク登記セシムルヲ以テ適當ト認ムルニ因リ保存行為完ノ後直チニ登記ヲ爲スヘキモノト定メタリ

### 第二百三十八條



(理由) 本條ハ既成法典擔保編第七十五條及ヒ第八十三條ノ規定ヲ網括シテ之ニ修正ヲ加ヘタルモノニシテ不動産工事ノ先取特權ヲ保存スル時期價值額評定ノ標準及ヒ其方法ヲ定ムルモノトス既成法典ハ擔保編第七十五條ニ於テ三種ノ圖書ヲ作ルヘキコト及ヒ同第八十三條ニ於テ此等ノ圖書ニ依ル登記ノ時ニ關シ精密ナル規定ヲ掲グト雖モ如書手續ハ從來ノ慣習上到處行ハレ難シレカ爲メ先取特權ノ便益ヲ減殺スル虞アルヲ以テ本案ヲ審メテ之ヲ簡略ニシ工事著手前ニ一度豫算額ヲ登記セハ之ニ依リテ先取特權ヲ保存スルコトヲ得レ且此登記ニ依リテ増價額評定ノ標準ヲ定メタリ又本條第二項ハ既成法典擔保編第七十五條第二項前段ノ規定ノ如ク増價額評定ノ手續ヲ定ムルモノトス

### 第二百三十九條

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第三十條第二項ノ規定ニ依ルモノニシテ既成法典ハ之ヲ先取特權ノ總則中ニ掲グト雖モ本條ノ規定ハ固ヨリ先取特權ノ效力ニ關スルモノナレハ本案ハ其位置ヲ變レテ之ヲ本節ニ掲グタリ即チ本條ハ第二百三十七條及ヒ第二百三十八條ノ規定ニ從ヒ保存セラル二種ノ先取特權カ抵當權ト號合スル場合ニ於テ此二種ノ先取特權カ優先ノ效力ヲ有スルコトヲ認ムルモノニシテ不動産保存ノ先取特權ト抵當權ト號合スル場合ハ既成法典ノ豫想セサル所ナリト雖モ本案ハ新ニ此特權ヲ認メタルヲ以テ本條ノ主意ニ於テハ既成法典ト異ナル所ナレト雖モ其場合アリニセサルモノナリ

### 第二百四十條

(理由) 本條ハ既成法典擔保編第七十八條及ヒ第八十一條ヲ修正シタルモノナリト雖モ多クハ字句ノ修正ニ止マレリ即チ既成法典ハ代價ノ全部又ハ一部分ノ辨濟ナキ旨ヲ記セサル所有權轉讓證書ニ依リテ登記ヲ爲スヘキコトヲ要スト雖モ本案ハ所有權轉讓ハ必ズ登記セサルヘカヲサルモノナレハ之ヲ登記スルニ當リ附隨ノ登記ヲシテ代價又ハ利息ノ辨濟ナキ旨ヲ附記スルヘント改メタリ又本案ハ既成法典擔保編第八十一條第三項ノ如ク所有權轉讓ヲ登記スルトヤ右ノ附記ヲ爲サザル賣主ハ何時モ之ニ其附記ヲ爲スコトヲ得ルモ附記前ニ登記ヲ爲シタル第三者ニ對シテ先取特權ヲ行フコトヲ得サル主意ナリト雖モ斯ノ如キ事項ハ別ノ明文ヲ要セサルヘシ其他既成法典擔保編第七十七條ハ無用ノ條文ナルヲ以テ又第七十八條乃至第八十一條ノ交換分割等ニ關スル規定ハ既ニ本案第三百一十九條ニ於テ説明セシ理由ニ因リテ總テ之ヲ刪除シ且既成法典擔保編第八十二條ハ條除許權ニ關スル規定ナルヲ以テ之ヲ除キタリ

### 第二百四十一條

(理由) 先取特權ノ效力ニ關スル規定ハ固ヨリ本節ノ條項ヲ以テ盡シタリト云フコトヲ得ス然レトモ此ニ之ヲ規定スルトキハ抵當權ニ關スル規定ト重複スルヲ以テ本案モ亦既成法典擔保編第八十八條及ヒ第九十四條ノ規定ニ倣ヒ本條ヲ設ケタリ