空行差引紙數壱百九拾枚

物ノ巳

城數馬譯

自第百八十九条至第二百十五条

民法理由書財產編物權第四

第二節 石有公反對

第二節　占有ノ取得

第百八拾九条及ヒ第百九拾条

第百八拾九条ハ既ニ第百八拾条ニ於テ占有ノ定義ヲ掲クルトキニ当ツテ示シタル規則ヲ確定シタルモノナリ即チ法定ノ占有ハ二個ノ要素ニ因テ組成セラル一ハ事実ニシテ有体ノモノナリ一ハ意思ニシテ全ク無形ノモノナリ此二個ノ要素ニ関シテハ特ニ詳細ノ説明ヲ為スコトヲ要セズ何トナレバ此二個ノ要素ガ占有ノ取得ノ為ニ必要ナルコトハ自然ノ理ニ基ク

モノナシ仏ナリ

第百九拾条ニ於テ定メタル事実ト意思トノ間ノ差異ハ容易ニ之ヲ解スルコトヲ得ベシ

占有ヲ組成スル事実ノ要素ハ必ズシモ占有ノ利益ヲ得ントスルモノハ一身ニ存スルコトヲ必要トセズ何トナレバ人ノ行為ハ必ズ其範圍ニ限リアルモノナルガ故ニ自カラ占有ノ事実ヲ行フ場合ニ限リテノミ占有ノ利益ヲ得然ラサルトキハ縱令自己ノ名義ヲ以テ他人ヲシテ占有ノ変為ヲ為サシムルトキト雖トモ自カラ

占有ノ利益ヲ受クル能ハサル者トスルトキハ
各人ハ姑ンド自己ノ財産ノ監督保存及ビ改良
等ヲ他人ニ委托スルコト能ハサルニ至ルベシ
事実ノ要素ハ此ノ如ク他人ニ委托スルコトヲ
得ベシト雖トモ占有ノ点ニ於テ他人ニ委托ス
ルモ其効ナク即チ姑ンド委托スルコトヲ禁セ
ラレタリト謂フコトヲ得ベキ要素アリ即チ自
己ノ為ニ権利ヲ有スルノ意思是レナリ何トナ
レバ意思ハ事実ト異ナリテ狹隘ナル範圍アル
モノニ非ラス故ニ一己ノ物ヲ有スルノ意思ト

同時ニ婦ハ他ノ物ヲ有スルノ意思アルコトヲ
得ベシ而シテ員數甚ダ大ナル物件ニ及ボスコ
トヲ得ベシ故ニ仁有ノ意思ニ至ツテハ他人ニ
委托スルコト必要ナラズ且ツ法律ニ於テモ意
思ヲ表示スルコトハ必ズシモ一定ノ方法ニ據
ルコトヲ要セズ惟自己ノ物トスル意思アルコ
ト明カナレバ即チ足レリトス
意思ノ要素ハ他人ニ委スルコトヲ得ズトノ原
則ニ對スル例外ハ單ニ必要ノ場合ニ限ツテ法
律ノ認ムル所タリ而シテ立法者ハ二個ノ場合

ニ於テノミ此必要ヲ認メタリ第一無能力者タル占有者ノ場合及ヒ法人ガ占有者タル場合是ナリ蓋シ法人ノ如キハ其法律上ノ代理者ニ據ルニ非ラザレバ自己ノ意思ヲ有スルコト能ハサレバナリ

右ニ掲ゲタル占有ノ意思ハ他人ニ委ヌルコトヲ得ズ占有ノ利益ヲ得ントスルモノニ於テ常ニ此意思ヲ有スルコトヲ要ストノ規則ハ之ヲ解シテ狹隘ニ失スルコトナキヲ要ス即チ使用人又ハ朋友ニ委托シ之レニ物品ノ撰擇ニ

関シテ多少ノ自由ヲ與ヘ以テ未タ個々確定セサル多少ノ物ノ占有ヲ取得セシムルコトヲ得ベク此場合ニ於テ為シタル委托ハ至ク法律上有効ノモノナリ然レトモ是レ決シテ右ニ掲ケタル第則ニ對スル例外ノ場合ニ非ラス即チ占有ノ意思ハ之ヲ他人ニ托シタルモノニ非ラズ此ノ如キ場合ニ於テ占有ヲ為スノ意思ハ委托者ニ於テ充分ニ有スルモノナリ惟其目的トスル所ノモノ多少不確定ニシテ代理者カ撰定シタル所ノ物ヲ占有セントスルノ意思ナルノ

三又委托者ニ占有ノ意思存スルニハ代理者ガ
委托ノ事項ヲ実行シタル時ヲ委托者ガ知ルコ
トヲ必要ト為サズ何トナレバ委托者ノ意思ハ
委托ヲ為シタル時ニ於テ既ニ成立スルモノニ
シテ代理者ガ其委托ヲ実行スルト否トハ惟委
托者ノ意思ノ効力ノ実際ニ生ズル遅速ニ関ス
ルノミナレバナリ本人ノ意思ニ基キテ代理者
ガ占有ヲ為シタル場合ニ於テハ右ニ論スル如
クナリト雖トモ若シ委任ヲ受クルコトナク至
ク他人ノ為メニ事務管理ノ行為ヲ以テ占有ヲ

為シタル場合ニ於テハ前ニ述ブル所ト同一ナ
ルヲ得又此場合ニ於テ事務ヲ管理セラレタル
本人ハ自ナラ管理人ノ委為ヲ知リ而シテ之ヲ
認諾シタルトキニ非ラサレハ之有ヲ取得スル
ニトナシ

第百九拾一条

本条ニ於テ確認スル所ノ二個ノ原則ハ其源ヲ
羅馬法ニ発シ而シテ今日ニ至ルマデ欧州諸國
ニ於テ採用セラレタル所ノモノナリ本条ニ規
定シタル二個ノ場合ニ於テハ事実上専有ノ所

五ハ更ニ変更スルコトナシト雖トモ法律上至リ其所五移轉シタルモノト看做セリ

而シテ本條ニ掲クル二個ノ場合ハ全ク相表裏スルモノナリ第一ノ場合ニ於テ受寄者、借主、貸借人等ノ如ク容假ノ占有ヲ有スルニ止マツテ所有者ノ為メニ其物ヲ占有シ又ハ所有シタルト否トヲ問ハズ寄託、貸與又ハ賃貸シタル人ノ為メニ其物ヲ占有スルニ当リ自ラ其物ノ所有権ヲ取得センコトヲ欲シ更ニ売買ノ契約ヲ結ビ自己ノ所有権トシテ更ニ占有ヲ為スヲ如キ

場合是ナリ

法式ヲ重シスル法律ニ在テハ右ノ場合ニ於テ必ズヤ買主トナリタル受寄者又ハ債借人ハ從來容假ノ占有者トシテ自己ノ手裡ニ存シタルモノヲ一旦寄託者又ハ債貸人ニ返還シ而シテ後新タニ壹買契約ニ依リ之レガ交付ヲ受クルコト必要ナリトスベシ然レトモ事ノ迅速ト便宜トヲ主トスベキハ自然ノ理ナルニ依リ此再度ノ交付ハ意思ノ變更ニ因テ当然ニ為サレタルモノト為スコトヲ要ス即チ容假ノ占有ハ簡

易ノ引渡ニ因テ法定ノ專有トナルモノナリ

第二ノ場合ニ於テハ第一ノ場合ト全ク相反セリ所有者其所有スルモノヲ賣リ又ハ占有者ガ自己ノ物トシテ占有スル所ノモノヲ賣リ而シテ賣買ト同時ニ其物ヲ買主ニ交付シタルトキハ買主ハ占有ノ意思ノミナラズ仍ホ占有ノ事実ヲ有スベキコトハ論ナリ然レトモ此場合ニ於テ或ル事情ト便宜トニ基キ賣主ニ於テ仍ホ一時物ノ使用ヲ己レノ手ニ止メント欲スル場合ニ於テハ賣主ト更ニ之ヲ約スルコトヲ得ベ

シ然ルニ此契約ノ後賣主ガ物ノ占有ヲ為スハ
買主ノ為メニ且ツ其名義ニ於テ容假ノ占有ヲ
為スモノナリ從ツテ買主ハ他人ノ所為ニ因テ
自カラ占有ヲ為スモノニシテ此場合ニ於テ買
主ハ賣買ノ契約ニ基キ一旦物ノ占有ヲ得而シ
テ直チニ使用貸借又ハ賃貸借等ノ如キ契約ニ
依リテ更ニ賣主ニ物ヲ交付シタルモノト看做
サル
本條末項ハ權利ノ取得ニ関シテ同一ノ
理論ヲ適用シタルモノナリ即チ自己ノ為メニ

権利ヲ行使シタル者ノ意思変更シ他人ノ為メニ之ヲ行使スルノ意思アルヲ以テ足レリト又此場合ニ於テハ前ニ掲ケタル場合ノ如ク引渡等ノ想像ヲ為スニトヲ要セス権利ノ所在ノ変更ハ全ク意思ノ変更ノミヲ以テ充分ニ之ヲ解クコトヲ得ヘシ

第百九拾二条

本条第一項ノ場合ニ於テハ占有ノ継續アリ而シテ第二項ノ場合ニ於テハ占有ノ併合アリ

相続人其他包括承継人ハ其京権者ノ法律上ノ

資格ヲ継続スルモノナリ其有シタル権利ト利益トヲ相続スルノミナラズ仍ホ其負担シタル義務ヲ併セテ相続スルモノナリ此原則ハ或ル場合ニ於テ例外アリト雖トモ今論スル占有ニ関シテハ資産ヲ組成スル権利ニ付キ特別ノ規定アルコトナシ従ツテ一般ノ原則ニ従ヒ原権者ト相続人トノ間ニハ同一ノ占有ヲ全ク継続スルモノト謂ハサルヲ得ス此ノ如キ理ナルニ依リ若シ原権者ノ占有ガ容假ナルトキハ其占有ハ相続人ノ手ニ移転シタル後ト雖トモ依然容

假ノ占有タルヘシ此占有ヲシテ容假ノ性質ヲ失ハシムルニハ第百八拾五条ノ規定ニ從ヒ其占有ガ条因或ハ性質ヲ変シタルニトヲ必要トス又而シテ是レ相続ノ場合ニ限ルモノニ非ラスシテ当初ノ占有者自身ト雖トモ又為シ得ヘキ所ノコトナリ

条権者ノ占有ガ法定ノモノニシテ而シテ権条ナキ場合ニ於テハ相続人ニ於テモ亦無権条ノ占有ヲ有スルニ止ムベシ相続人ノ名義ヲ以テ財産ヲ相続スルハ条権者ニ属スル財産ヲ自己

ニ取得スル正当ノ原因ニ非ラズ何トナレハ已ニ述ヘタル如ク包括名義ノ相続ハ原権者ノ法律上ノ資格ヲ継続スルモノニシテ特ニ財産ヲ取得スルモノニ非ラザレハナリ

原権者ノ占有ニ強暴又ハ隠密ノ瑕疵アリト雖トモ此瑕疵ハ必ズシモ相続人ノ占有ノ瑕疵ヲ為スモノニ非ラズ然レトモ是レ敢テ占有者異ナリタルカ故ニ瑕疵存セズト云フノ意ニ非ラズ恰此瑕疵ハ容假ノ性質ト同シク原権者ノ一身ニ於テモ消滅スルコトヲ得ヘキモノナルニ

ヤリ相続人ニ於テモ此ノ如キ瑕疵ヲ有セサル

身ニ於テモ消滅スルコトヲ得ベキモノナルニ

依リ相続人ニ於テモ此ノ如キ瑕疵ヲ有セサル
ニト有リ得ベケレバナリ故ニ占権者ガ強暴ヲ
以テ占有ヲ全フシタル場合ニ於テ相続人ハ強
暴ヲ息メタル占権者ノ占有ガ隠密ナル場合ニ
於テ相続人ガ充分ニ其占有ヲ公ケナラシメタ
ル場合ニ於テハ其占有ハ全ク瑕疵ナキ所ノモ
ノトナルハ第百八拾三条ノ規定ニ従ツテ占権
者自カラ自己ノ占有ヲシテ瑕疵ヲ失ハシメタ
ル場合ト同一ナルベシ
占権者ノ占有ガ正権原ヲ以テ基礎ト為シタル

場合ニ於テハ其占有ニハ善意又ハ悪意ノ区別アルベシ而シテ正権原ノ占有ノ相続ノ場合ニ於テハ相続人ノ占有モ亦真権者ノ占有ト同ジク善意又ハ悪意ノモノタルベシ然レトモ真権者ガ善意ヲ以テ占有ヲ為シタル場合ニ於テ其相続人ハ真権者ガ真実ノ権利者ニ非ラサルコトヲ知レルコト有ルベシ此ト同一ノ理ニ因リ真権者ハ自カラ真正ノ権利者ナリト信セサリシトキト雖トモ相続人ハ真権者ヲ以テ真正ニ権利ヲ有シタルモノト信ズルコト有ルベシ此

ノ如ク真権者ト相続人トノ間ニ意見ヲ異ニス

ノ如ク債権者ト相続人トノ間ニ意見ヲ異ニスルモ之レガ為メ生スル法律上ノ効力ハ債権者自ラ前後意見ヲ異ニシタル場合ニ於ケルト異ナルコトナク敢テ債権者ト相続人トノ故ヲ以テ特別ノ効力ヲ生スルコトナシ而シテ債権者ガ当初善意ニシテ後其権原ノ瑕疵アルコトヲ発見シタル場合ニ於テハ其時ヨリシテ悪意ノ占有者トナルベシト雖トモ之レガ為ニ短期時効ノ利益ヲ失フモノニ非ラズ何トナレハ時効ノ為ニ必要ナル占有ノ善意ハ権限ノ生シタ

ル当時ニ於テ存セシガ即チ足ルモノナシ
ハナリ之レニ反シテ悪意ト為リタルトキヨリ
後ニ採收シタル果実ノ利ハ之ヲ失フベシ何ト
ナレバ果実ノ取得ニ関シテハ其時々善意ノ存
在スルコトヲ必要トスレバナリ
右ノ場合ニ反シ當初悪意ニシテ後善意ナル場
合ハ系権者ト相続人トノ間ニ於テ屢々生スル
コトヲ得ベク即チ系権者ハ真正ノ権利者ナラ
サル場合ニ於テ相続人ハ系権者ガ充分ニ権利
ヲ有シタルコトヲ信ズルニト決シテ勘ナラサ

ルベシ然レトモ此場合ノ外原権者ガ当初悪意ニシテ他日自ヤク善意トナル場合ハ実際ニ於テ甚ダ罕レナル場合タリ且ツ此善意ハ前ニ述ベタル短期時効ノ利益ヲ得セシムルモノニ非ラズ唯通常ノ時効ニ先ダチ又ハ権利者ノ請求ニ先ツテ採收シタル果実ノ利益ヲ得セシムルニ止マルモノナリ

包括承継人ニ関シテハ以上ニ論スル所ノ如シト雖トモ特定ノ承継人ニ至テハ全ク右ニ述ブル所ト異ナリ

特定承継人ハ承権者ノ人格ヲ継続スルモノニ非ラズ蓋シ承権者ノ人格ハ遺言ノ場合ヲ除ノ外仍ホ別ニ成立スルガ故ニ特定承継人ヲシテ継続セシムルノ必要ナシ特定承継人ハ承権者ノ人格ヲ継続セサルガ故ニ占有モ亦之ヲ継続スルコトナク特ニ自己ノ名義ヲ以テ新タナル占有ヲ為スモノナリ譲渡人ガ所有権ヲ有スルトキハ之ヲ譲受ケタルモノハ其所有権ヲ取得シ而シテ其間ニ於テ権利ノ所在ヲ変ジタルノミ権利其者ニ至テハ全ク同一ナリトス然ルニ

独リ占有ニ至テハ特定財産ノ買主又ハ受贈者

独リ占有ニ至テハ特定財産ノ買主又ハ受贈者ハ売主又ハ贈與者ノ占有ヲ取得スルニ非ラズシテ自カラ新タニ占有ヲ為スハ其間甚タ不可思議ナルモノ有ルニ似タリト雖トモ此差異ノ理由ハ容易ニ之ヲ解スルコトヲ得ベシ占有ハ已ニ述ベタル如ク二個ノ要素ヨリ成立スルモノナリ其一ハ有形ノモノニシテ有体物ノ所持若シハ権利ノ行使タル事為是ナリ其二ハ無形ノモノニシテ占有スルノ意思是ナリ然ルニ自己ノ占有スルモノヲ譲渡スモノハ同時ニ占有ノ事実

ヲ失フト共ニ占有ヲ為スノ意思ヲ失フモノナリ故ニ其占有ハ譲渡ニ因テ全ク消滅スルモノト謂フベシ而シテ買主又ハ受贈者ハ自己ノ為ニ占有スルノ意思ヲ以テ更ニ一個ノ占有ヲ取得シ譲渡人ノ占有ト少シモ関スル所ナシ故ニ其性質及ビ瑕疵ニ至テモ亦譲渡人ノ占有ト関スルコトナク自己ノ為シタル新占有ニ之ヲ定メサル可カラズ

譲渡人ノ占有ハ総令容假ノモノナリシ時ト雖トモ承継人ノ占有ハ法定ノモノナルコトヲ得

べし故に受寄者又ハ賃借人が受寄物又ハ賃借

べし故ニ受寄者又ハ賃借人ガ受寄物又ハ賃借物ヲ他人ニ賣渡シ之ヲ交付シタルトキハ其有シタル客假ノ占有ハ至ク正鳥シ而シテ譲受人ニ移轉スルコトナシ譲受人ハ新タニ一個ノ占有ヲ始メ而シテ其占有ハ至ク法定ノモノタルベシ何トナレバ譲受人ハ自己ノ為メニ有スルノ意思ヲ以テ占有ヲ取得シタレバナリ又其占有ハ正権原ノ占有タルベシ何トナレバ賣買ハ占有ノ正当ナル原因ニシテ即チ法律ノ所謂正権原ナレバナリ又此場合ニ於テ譲受人自ナラ

譲渡人ノ権利ノ缺乏ヲ知ラザリシ場合ニ於テハ善意ノ占有者タルニトヲ得ベシ

右ニ掲ゲタル場合ニ及シ原権者ノ占有ガ正権原ノ占有ニシテ而シテ第二ノ占有ガ容假ノ占有ナル場合ニ付テハ特ニ説明ヲ為サヾルベシ

何トナレバ此場合ニ於テハ法定ノ占有者ガ他人ニ寄託シ又ハ賃貸シテ他人ニ容假ノ占有ヲ得セシメタリト雖トモ仍ホ法定ノ占有ハ依然寄託者又ハ賃貸人タル占有者ニ存スルガ故ニ未ダ占有ノ止息若クハ移轉ナルモノ有ラザシ

バナリ

譲渡人ガ法定ノ占有ヲ有スルモ其占有ガ無権系ノモノナル場合ニ於テ譲受人ノ占有ハ至ノ新タナル占有ニシテ正権系ノ占有タルコトヲ得ベシ

又譲渡人ノ占有ガ正権系ヲ有シ而シテ悪意ノモノタル場合ニ於テ譲受人ノ占有ハ之レニ関スルニトナク善意ノモノタルヲ得ベシ何トナレバ譲受人ノ占有ガ善意ノモノタルニハ譲渡人ノ権利ノ欠乏スルニトヲ譲受人ガ知ラサル

ヲ以テ足レリトスレバナリ

是レト同一ノ理ニ依リ譲渡人ニ於テ善意ナリシ占有ト雖トモ亦譲受人ニ於テ至ク悪意ノモノトナルコトヲ得ベシ

右ニ述ブル如クナルヲ以テ譲受人即チ特定名義ノ承継人ノ地位ハ之ヲ包括名義ノ承継人ノ地位ニ比スルニ時トシテ利益ナルコトアリ又ハ不利益ナルコトアリ一概ニ之ヲ断定スルコトヲ得ズ

然レドモ羅馬法以来特定名義ノ承継人ハ自己

ニ利益アル場合ニ於テハ其原権者ノ右有ヲ援用スルコトヲ得ルモノトセリ其理由ヲ考フルニ法定ノ右有ハ単ニ一個ノ事実ニ止マルモノニ非ラズ実ニ法律ノ認メタル一個ノ権利ナリ何トナレバ法定ノ右有ハ法律ニ由テ特ニ利益ヲ付セラレタルノミナラズ仍ホ訴権ヲ以テ之レガ担保ヲ設ケタレバナリ而シテ此権利ハ各人ノ資産ヲ組成スルモノニシテ実ニ融通スルコトヲ得ベキモノナリ從ツテ他ノ財産権ト同ジク凡テ譲渡スコトヲ得ベシ右有已ニ他ノ財

有ト譲渡人トノ占有トヲ併セテ主張スルコト

産ト同シノ譲渡スコトヲ得ベキモノタル以上ハ譲渡人ニ於テ単ニ占有ノミヲ有シタル場合ニ於テ其権利ヲ買受ケタルモノハ必ズ此占有ヲ取得シタリト謂ハサルヲ得ズ然ラハ即チ自己ノ占有ニ合ハスルニ至ル者ノ占有ヲ以テシ自己ノ利ノ為ニ之ヲ援用スルコトヲ得ルハ誠ニ至当ノコトヽ謂ハサルヲ得ズ

此ヲ以テ譲渡人ノ占有ガ正権常日ツ善意ノモノニシテ譲受人ノ占有モ亦此二個ノ点ニ於テ譲渡ノ性質ヲ有スルトキハ譲受人ハ自己ノ占

有ト譲渡人トノ占有トヲ併セテ主張スルコト
ヲ得ベシ即チ短期時効ノ成就ヲシテ最モ速カ
ナラシムルモノナリ
又譲渡人ノ占有ガ無権原ノモノナルカ又ハ正
権原アルモ悪意ノモノタル場合ニ於テ譲渡前
ヒニ廿年以上経過シ従ツテ仍ホ十ヶ年ヲ経
過スルトキハ取得時効成就スベキ場合ニ於テ
其占有ヲ譲受ケタルトキハ譲受人ガ自己ノ占
有ノ善意ト悪意トニ拘ラズ譲渡人ノ占有ト自
己ノ占有トヲ併合シテ其利益ヲ受クベシ何ト

ナレバ譲受人ハ譲渡人ヨリ惟此右有ヲ取得シタルモノナレバナリ而シテ此事タル真正ノ所有者ノ為ニ何等ノ損害ヲモ加フルモノニ非ラズ何トナレバ十ケ年ヲ経過スルトキハ従令譲渡ナカリシ時ニ於テモ亦真正ノ所有者ハ均シク回復ノ訴ヲ為スコト能ハサルニ至ルベク敢テ譲渡アリシ為ニ特ニ不利益ヲ受クル所アラサレハナリ

善意ノ譲渡人ノ占有ト悪意ノ譲受人ノ占有トヲ併合シテ之ヲ主張スルコトヲ得ベシ例令バ

譲渡人ガ己ニ始メ自己ノ占有シ乃チ一ケ年ノ占

譲渡人ガ已ニ拾餘年間占有シ仍ホ一ケ年ノ占有ヲ以テ短期時効ノ成就ニ至ルベキトキニ於テ之レガ譲渡ヲ為シ而シテ譲受人ハ悪意ノ占有者ナル場合ニ於テハ固ヨリ善意ノ占有ヲ必要トスル短期ノ時効ヲ受クベキニ非ラズ從ツテ一ケ年ニシテ時効ノ成就ニ至ルベキモノニ非ラズ然レドモ更ニ於六ケ年ノ占有ヲ為シタルトキハ譲渡人ノ十餘年ノ占有ト併合シ三ケ年ノ占有ヲ為スガ故ニ占有ヲ必要トセサル普通ノ取得時効ヲ成就スルコトヲ得ベシ

此最後ノ決定ハ固ヨリ疑フベキ所ニアラズ何トナレバ是レ第則ニ合スルモノニシテ且ツ前ニ述ベタルト同一ノ理由ニテ少シモ真正ノ所有者ニ損害ヲ與フル所ナケレバナリ

第三節　占有ノ効力

第百九拾三条

本節ニ於テ立法者ハ占有ニ附着シタル三個ノ利益ヲ明示シ而シテ占有ノ擁保タル占有訴權ノコトヲ規定セリ

占有ニ附着シタル利益ノ第一ハ法律上ノ推定

ナリ即チ事實上權利ヲ行使スルモノハ真ニ權

占有ニ附着シタル利益ノ第一ハ法律上ノ推定

ナリ即チ事実上権利ヲ行使スルモノハ真ニ権利ヲ有スルモノト推定スルヿト是ナリ此利益ハ一切ノ占有ニ附着セシメラレタル者ニ非ラズ軍ニ法定ノ占有ニノミ之ヲ有セシム蓋シ自然ノ占有者即チ已レノ物トシテ占有スルノ意思ナクシテ或ハ権利ノ行使ヲ為スモノハ自ラ権利ヲ有スルノ意思ヲ有セサルモノナリ仮ツテ法律上此権利ヲ有スルモノト推定セラレ得ベキニ非ラズ

容假ノ占有者ニ関シテモ右ノ理論ハ尚ヨ明カ

ナルベシ何トナレハ容假ノ占有者ハ他人ノ名義ヲ以テ他人ノ為メニ占有スルモノニ外ナラズ且ツ此場合ニ於テ權利ノ存在ニ付キ法律上ノ推定ヲ受クルモノハ容假ノ占有者ニ非ラズシテ容假ノ占有者ニ因テ法定ノ占有者ヲ為スモノニ有シバナリ

法律上ノ推定ヨリ生ズル自然ニシテ且ツ必要ノ結果ハ法律ニ於テ之ヲ明示セズ一ニ解釋者ノ注意ニ放任スルコト又為シ得ベカラサルニ非ラズ然レドモ此ノ如クナルトキハ軍ニ予設

ニ止マリ其実用大ナラザルコトヲ慨ルトガ

ニ止マリ其実用大ナラザランコトヲ慨ルトガ
故ニ本法ニ於テハ明文ヲ以テ特ニ此法果ヲ規
定セリ
仁有者ハ訴訟ニ於テ被告ノ地位ニ立ツノ
利益ヲ有スルモノナリ而シテ此利益ハ実ニ著
シキモノナリトス蓋シ訴訟ニ於テ被告ト為ル
モノハ自ラ進ンデ自己ノ権利ヲ證明スルコ
トヲ要セス原告ヨリ提出シタル證據ヲ争ヒ之
ヲ打破ルヲ以テ足レリトス而シテ原告乃チ被
告共ニ自己ノ権利ヲ證明スルコト能ハサル場

合ニ於テハ占有者ハ原告ノ請求ヲ排斥セシメ
テ訴訟ノ勝利ヲ得ベシ是レ即チ被告ノ地位ニ
附帯シタル利益ナリトス
明文ニ於テハ占有者カ被告タルノ利益ヲ有ス
ルハ單ニ本權訴權ニ止マルコトヲ規定セリ何
トナレハ占有訴權ニ関シテハ後ニ至テ之ヲ看
ルカ如ク占有者ハ必ズシモ被告タルモノニ非
ラズ事情ニ從ヒ時トシテ自カラ原告ト為ッテ
占有訴權ヲ提起スルコトアルベシ
最後ニ注意スベキコト有リ明文ニモ掲ケタル

如ノ占有者ノ利益ニ為テ立法者カ設ケタル法律上ノ推定ハ完全ナルモノニ非ラスシテ之ヲ詳言スレバ他ノ證據ヲ以テ打破ルコト能ハサル推定ニ非ラズ即チ軽易ナル推定ナリ故ニ此推定ニ對シテハ反對ノ證據ヲ提出スルコトヲ得ベシ而シテ其證據ハ或ハ證書タルコトヲ得ベシ又ハ證人タルコトヲ得ベシ凡テ一切ノ證據方法ヲ用フルコトヲ得ベシ加之ナラス此ノ如シ反證ヲ許スガ故ニ占有者ニ對シテ訴訟ヲ起スコトヲ得ベシ若シ之ヲ許スコトナキトキハ占

有者ハ直チニ権利ノ推定ヲ受ケ而シテ此推定ハ破ルコト能ハサルモノナル時ハ何人ト雖トモ之レニ對シテ爭ヒヲ為スコトヲ得又是レ実ニ道理ト正義トニ反スルモノト謂ハサル可カラズ

第百九拾四条

占有者ガ善意ナル場合ニ於テ是レ特別ノ利益ヲ得セシメルコトハ遠ク羅馬法ニ其源ヲ発スルモノナリ然レドモ当初ニ於テハ未タ善意ノ占有者ノ特有スル利益ニ付イテ充分ノ理由

ヲ附スルコト能ハザリシナリ

ヲ附スルコト能ハザリシナリ

一派ノ學者ノ論セシ所ニ仍レバ古有者ヲシテ果實ヲ取ラセシムルトキハ之ニ物産ニ加ヘタル注意及ビ耕作ノ費用ト君力トヲ償フガ為メナリト然レドモ此現世ハ二個ノ点ヨリシテ甚タ不完全ナルモノト謂ハザルヲ得ズ第一果実ハ仮令モ古有者ノ耕作ト注意トニ依テ生ズルモノニ非ラズ例令バ樹林ノ採伐ヲ為シ又ハ荒野ノ木草ヲ苅取ルガ如ク其採取ノ為ニ多少君力ヲ要スルモ之ヲ生セシムルガ為ニハ耕作

ヲ要セス又何等ノ注意ヲ要セス即チ自然ニシ
テ発生スル果実ナリトス故ニ此ノ如キ種類ノ
果実ハ之ヲ天然ノ果実ト称セリ蓋シ人ノ力
ヲ主要ナル原因トシテ発生スル人工上ノ果実
ニ對シテ此名称ヲ附シタルモノナリ然ルニ古
有ノ場合ニ於テ善意ノ利益トシテ果実ヲ取得
スルハ單ニ人工上ノ果実ノミニ止マラズ何等
ノ耕作ヲモ用ヰサル天然ノ果実モ亦右有表ニ
屬スルモノトスルニ至レリ是レ右ニ掲ゲタル
理由ノ尽ク完全ナル第一点ナリ第二若シ果実ノ

取得ハ注意ト耕作ノ報酬ナリトセバ怪合ニ有

取得ハ注意ト耕作ノ報酬ナリトセバ総合占有者ガ悪意ナル場合ト雖トモ仍ホ均シク之ヲ取得セシメザル可カラズ何トナレバ善意ナルモノ独リ注意ト耕作トヲ為シ悪意ナルモノ決シテ然ラズト云フノ理ナク此点ニ就テハ更ニ善意ト悪意トノ間ニ区別ヲ為スベキ所アラサルベカラス

他ノ学者ノ説ケル所ニ據レバ曰ク善意ノ占有者ハ其占有セルモノヨリ生ジタル果実ニ関シテハ始レド真正ナル所有者ノ如シト此理由ハ

実ニ薄弱ナルモノナリ何トナレハ此理由ハ
其至当ナルコトヲ解セシムルニハ更ニ他ノ
理由ヲ以テ充分ノ説明ヲ為サヽルヿカラサル
ベナリ要スルニ占有者ガ果実ヲ取収スル権利
アルハ至リ占有者ハ所有者ト同一視セラルヿ可
キモノナルニ由ルト云フニアリ然レドモ果シ
テ占有者ガ所有者ト同一視セラルヿ可キモノナ
ルヤ否ヤハ今一個ノ問題タル所ノコトナリト
ス
羅馬法ニ於テハ決定ノ至当ニシテ今日ト雖ト
モ仍ホ之ヲ採用スヘキ真正ノ理由ハ左ニ述ブ

モ仍ホ之ヲ採用スヘキ真正ノ理由ハ左ニ述ブ
ル所ノ如クナラスシテ却テ他ニ存スル即チ善意
ノ占有者ハ自ラ信シテ真正ニ権利ヲ有スル
モノト為スガ故ニ実際ニ於テハ屢々已ニ採收
シタル果実ヲ消費若クハ売ラシタルコト有ル
ベシ又従令未タ之ヲ消費スルニトナリシテ保
存シタリトスルモ仍ホ已ニ此果実ヲ有スルガ
為メニ其便益ヲ以テ他日之ヲ償フヘキ義務ヲ負
意シタル如キ場合アルベシ之ヲ要スルニ羅馬
ノ法学者ガ右ニ掲グル所ト相類シタル場合ニ

於テ言ヘル如ク善意ノ占有者ハ自己ノ財産ヲ
加シタル為ニ其生活モ亦従前ニ比スレバ自カ
ラ程度ヲ高メタルモノナリ此ノ如キ場合ニ於
テ若シ其採収シタル果実ハ凡テ真正ノ所有者
ニ返還セサル可カラズトセハ是レカ為メニ占
有者ハ全ク其産ヲ破ラルニ至ルベシ固ヨリ占
有者カ当初占有ヲ取得スルニ当リ何等ノ不注
意ナリト謂フコトヲ得ズ何トナレバ真正ノ所
有者ヨリ譲受ケズシテ他人ヨリ之ヲ譲受ケタ
ルモノナレバナリ然レドモ真正ノ所有者モ亦

他人カ占有ヲ為セルニ関ラズ自カラ横利者ナ

他人ガ占有ヲ為セルニ関ラズ自ラ権利者ナルコトヲ知ラシムルコト莫クシテ時日ヲ経過セシメタルハ占有者ノ不注意ニ比シテ猶ホ一層大ナル不注意ヲ為シタルモノト謂ハサルヲ得ズ何トナレハ占有者ノ不注意ハ当初占有ヲ取得シタル一時ニ止マルモ真正ナル権利者ノ不注意ハ常ニ継続シタルモノ為レバナリ此真正ノ理由ハ前ニ掲ケタル二個ノ例規ヲ参ルモノニ非ラズ蓋シ第一ニ於テ此理由ハ天然ノ事実ト人工上ノ事実トヲ区別スルコトナ

ク均シクノ之ヲ善意ノ占有者ニ取得セシムルノ理ヲ明カニスルニ足ル又第二ニ於テ独リ善意ノ占有者ニノミ適用スヲ可シトシテ善意ノ占有者ニ之ヲ適用スルコトヲ得ズ且ツ何等ノ説明ヲ附セズシテ単ニ問題ヲ以テ問題ヲ決スルモノニモ訓ラザルナリ

用益者ガ果実ヲ取得スルニ当ッテハ単ニ其果実ガ土地ヨリ離レタルヲ以テ足レリト為スベシ

ルニ本条ニ従ヘバ善意ノ占有者ガ占有シタルモノヨリ生ズル果実ヲ取得スルニハ此ノ如

ノ其果実ト果実ヲ生ジタルモノト離レタルノ

リ其果実ト果実ヲ生ジメルモノト離レメルノミヲ以テ足レリトセズ必ズ占有者自カラ此果実ヲ採取スルカ又ハ占有者ノ名義ヲ以テ他人ヲシテ採收セシメメルカ二者必ズ其一ニ居ラサル可カラズ此ノ如ク用益権ノ場合ト占有ト ノ間ニ区別ヲ設ケタル理由ハ一ナラズ用益者ハ完全ナル権限ニ基キテ果実ヲ取得スルモノニシテ即チ純然タル一個ノ権利ニ基クモノナリ故ニ用益者ガ果実ヲ取得スルニハ其果実ガ用益物ト区分シテ存在スルノミヲ以テ足レリ

ト為ス特ニ用益者ガ自ラ採取ノ所為ヲ為スニトヲ要スルノ理由アラサルナリ

是レニ又シテ善意ノ占有者ハ元来占有者ヲシテ真正ノ権利ヲ得セシメ得ベキモノト信意ヲ為シテ物ノ占有ヲ得タルニ非ラズ従ツテ其契約ニ依リ果実ヲ取ルベキ法律上ノ権限ヲ有スルモノニ非ラズ此ノ如クナルガ故ニ占有者ガ果実ヲ取得スルハ実ニ法律ノ恩恵ニ依ルモノナリトスルヲシテ立法者カ此恩恵ヲ與フルニ当リ占有者ガ自ラ果実ノ採収ヲ為シタルニト

ヲ以テ必要ナル條件ト定メタルハ実ニ其当ヲ

ヲ以テ必要ナル條件ト定メタルハ実ニ其当ヲ得タルモノトス何トナレバ占有者自カラ此要件ヲ為シテ而シテ後始メテ法律ノ保護ヲ受クルノ價値アル必シ者シ此場合ニ於テ然ノ其事実ヲ返還スルコトハ必要ナリトセバ占有者ハ至ル其資産ヲ失フニ至ルヲ可ケレバナリ然レトモ法定ノ果実ニ関シテハ立法者ハ善意ノ占有者ヲ以テ純ニド用益者ト同一ノ地位ニ立タシメタリ即チ占有者モ毎日毎ニ之ヲ取得スルモノトス故ニ事実上其果実ヲ採收スルニ

失ツテ之ヲ取ルニトヲ得ベシ
若シ善意ノ占有者ガ法定ノ果実ヲ取得スルニ
関シテモ右ニ掲ゲル如ク用益者ト同一ノ規定
ニ従ハシテ常ニ天然ノ果実ト同一ノ方法ニ
依リ占有者カ之ヲ採取シタルトキハ客ノ人モ
ノトセバ占有者ノ権利ハ宜シク自然ノ法則ニ因
ツテ消長スルニモ拘ラズ又自己ノ注意如何ニ
因ツテ利害ヲ受クルニ拘ラズ一ニ第三者ノ正
直ト至ト二依ツテ果実ヲ取得スルト然ラサルト
ノ区別ヲ生ズルニ至ルベシ即チ法定果実ノ

債務者カ善意ノ占有者ノ所得ヲ妨ケ若クハ遅延セシムル為メ其弁済ヲ為スコトヲ拒ミ又ハ之ヲ遅延シタルトキハ遂ニ占有者ニ於テ果実ヲ取ラスルコト能ハサルベシ故令此ノ如キ場合ニ於テ占有者ハ債務者ニ對シ訴ヲ起シ且ツ判決ヲ受ケタリトスルモ未タ債務者ヨリ其弁済ヲ受ケサルニ先チツテ直正ナル所有者ヨリ但彼ノ訴起リタルトキハ遂ニ得ル所ナカルベシ此ノ如クナルハ之ヲ道理ニ照ラシ之ヲ公義ニ鑑ミテ其当ヲ得タルモノト謂フヲカラス此

故ニ法定ノ果実ニ関シテハ用益者ニ付イテ此
決定ヲ採用セサリシトハ一ノ理由ニ基キ善意
ノ占有者ニ対シテモ亦之ヲ退ケタリ
本条第二項ノ明文ハ一個ノ新タナル決定ヲ為
シタルモノニシテ此決定ハ已ニ第百八拾二条
ノ下ニ於テ一言シタル所ナリ占有者ニシテ正
権原ヲ有シ且ツ善意ナル場合ニ於テハ前ニ述
ヘタル如ク善意ノ占有者ニ附与シタル利益トシ
テ果実ヲ取得スヘシ之ニ反シテ正権原ノ有
無ニ関ハラズ悪意ナル場合ニ於テハ後ニ掲ク

ル如ク占有者ハ果実ヲ取得スルコト能ハズ

ル如ク占有者ハ事実ヲ取得スルコト能ハズ然ルニ実際ニ於テ此善意ノ占有者ト悪意ノ占有者トノ中間ニ置クベキ一種ノ事情存在スル占有者アリ之ガ者ハ本条第二項ニ於テ実ニ此占有者ノ為メニ一個ノ規定ヲ設ケタルモノナリ

占有者ガ従容第三者ヨリシテ一個ノ権利ヲ取得スベキ性質ノ権限ヲ得タルコトナシト雖モ実際ニ於テ自カラ所有権ヲ有シ又ハ其他ノ権利ヲ有スルモノト確信シテ之レガ行使ヲ為シタル場合ニ於テハ何人ト雖トモ此占有者ヲ

目シテ善言ナリト謂フコト能ハサルベシ蓋シ
此占有者ガ正直ノモノナルコトハ疑ヒナク往
ツテ多少ノ財産ヲ受クベキモノナルコト明カ
ナリ然リト雖トモ此占有者タル者ヤ軍ニ自カラ
権利ヲ有スルモノト称位スルニ止マリ何等ノ
正権原ヲモ有セサルモノナルガ故ニ正権原ヲ
有スル善言ノ占有者ト同一ノ利益ヲ之レニ與
フ可カラザルコトヲ又勿論ナリトス
先ツ如何ナル場合ニ於テ占有者カ正権原ヲ有
スルコトナリシテ善言ナルコトヲ有ルベキヤヲ

手スベシ最モ善通ナル場合ハ一人ガ正当相続

而又ハシ最モ普通ナル場合ハ一人ガ正当相続人ナリト信シテ他人ノ相続財産ヲ占有シ而シテ実際他ニ一層親疎近キ血族ノ存シタル場合又ハ死者ノ遺言ニ依テ其財産ヲ他人ニ遺贈シタル場合ノ如キ是レナリトス又相続ノ場合ニ於テ真正ナル相続人ガ相続財産ナリト信シテ占有シタルニ実際相続ニ属セズ至リ他人ノ所有ニ属スル不動産ナリシ如キ場合是ナリ凡テ右ニ掲クル場合ハ事実上ノ錯誤ニ基クモノニシテ法律上ノ錯誤ニ基クモノニ非ラズ法律ノ

錯謬ニ因テモ仍ホ正檢第ナキ善意ノ占有者ヲ生ゼシムルニ至ルコトアルヤシ即チ当初客假ノ占有ヲ有シタルモノガ第百八十五条ニ掲ケタル二個ノ方法ニ依ルコトナク他ノ原因ニ依ツテ其性質ヲ変ジ至リ客假ノ占有ガ法定ノ占有ト為リタルコトヲ代ジタル如キ即チ是レナリ

以上ニ掲ゲタル如ク占有者ハ其性質上善意ノ占有者ト悪意ノ占有者トノ中間ニ立ツヲ以テ其利益ニ付イテモ亦両者ノ中間ニ森ラシメザル

可カラス

矩如ノ所得時効ニ於テハ勿論此種類ノ占有者ニ利益ヲ與ヘサルヲ以テ至当ナリトス何トナレバ畢ニ善意ヲ有スルニ止ル而ノミ正権原ヲ有スルコトナク従全錯誤ニ依ツテ確信シタリトスルモ是レガ為ニ正権原ヲ有セサルノ理由ナケレバナリ

果実ニ関シテハ先ツ正権原ニシテ且ツ善意ノ占有者ニハ何故ニ法律ガ果実ヲ所得セシムルヤヲ考フルコトヲ要スル已ニ述ベタル如ク正権

為ヲ有シ且ツ善意ナル占有者ハ之ヲ真正ナル所有者ニ比スレハ不注意ノ責ム可キモノ甚タ尠ナノ而シテ其利益ハ所有者ノ利益ニ比シテ甚タ法律ノ保護ヲ受ケヘキ事情存スルニ依テ果実ヲ取得セシメタルモノナリ然レトモ此ノ如キ理由ハ正橋常ナラシテ軍ニ錯誤ヲ為シタル占有者ニ適用スルコトヲ得ス例令ハ自カラ相続人タラサルニ誤ツテ相続人ナリト信シタルカ如キ又ハ他人ニ属シタル財産ヲ以テ相続財産ナリト誤信シタルカ如キ凡テ多少ノ不注

意ヲ免カレサルモノナリ然ルニ自カラ信シタ

意ヲ受カシサルモノナリ然ルニ自カラ信シタル一部ニ依リテ真正ノ所有者ノ損害ヲ顧ミズ事ラ占有者ヲシテ果実ヲ取得セシムルハ道理ト公義トニ反シタルモノト謂ハサルヲ得ス

其現在ニ述ヘタル如クナルカ故ニ若シ真正ノ所有者ヨリ此種類ノ占有者ニ對シ財産ノ返還ヲ請求シタル当時●占有者仍ホ果実ノ全部若クハ一部ヲ保有シタル場合ニ於テ●自己ノ錯誤ヲ理由トシテ此現存ノ果実ヲ自己ノ手ニ止メントスルハ不当ノ最モ甚ダシキモノナリ

此ノ如キ場合ニ於テハ実ニ占有者ハ何等ノ正
当ナル原因ナクシテ他人ノ財産ニ依リ不当ノ
利得ヲ得ルモノナリ若シ占有者ガ已ニ此果実
ヲ消費シタリトスルモ其消費ノ方法ハ占有者
ヲシテ利得ヲ保セシムヘキ性質ノモノナル故
ニ例令ハ占有者カ其果実ヲ売却シテ其代
價ハ未タ買主ヨリ弁済ヲ受ケズ又ハ弁済ヲ受
ケタルモ其金員ハ未タ消費セス或ハ其果実ハ
米穀又ハ薪等ノ如ク必要ナル日用品ニシテ占
有者及ヒ其家族ノ為メニ消費シタル如キ場合

ニ於テハ右ニ掲クル所ト同一ノ理由ニ依リ占

有者及ビ其家族ノ為メニ消費シタル如キ場合

ニ於テハ右ニ掲グル所ト同一ノ理由ニ依リ占
有者ハ正当ニ其果実ヲ取得スルコト能ハサル
可シ蓋シ此場合ニ於テハ占有者ハ自己ノ金銭
ヲ使用スルコトナク他人ノ財産ヲ使用シ依テ
不当ノ利得ヲ得タルモノナレハナリ
然レトモ或ハ特別ノ場合ニ於テハ仍ホ此占有
者ノ事情ヲ斟酌シ其責任ヲ軽カラシムルヲ以
テ正義ニ合シタルモノト為ス例令此種類ノ占
有者ハ正権原ニ基ケル占有者ノ如ク既然タル
善意ト善意ニ出ツサルモ仍ホ正直ナル占有者

ト謂フコトヲ得ベシ且ツ一方ニ於テハ真正ナル所有者ガ多ク之ノ不注意ヲ為シタルガ為メニ占有者ヲシテ錯誤ヲ容易ナラシメタルノミナラズ仍ホ之レノ其錯誤ナルコトヲ知ル能ハサラシメタルモノ為ルガ故ニ一朝善ノ果実ヲ返還セシメ、現物ニ於テモ相当ノ價額ニ於テモ已ニ存在セサル果実ニ至ルマデ凡テ真正ノ所有者ニ帰セシムル如キハ占有者ヲシテ遂ニ其産ヲ失フニ至ラシムルモノニシテ甚タ其当ヲ得タルモノト謂フ可カラス此ニ於テカ立法者

ハ其中ヲ執リ従容正橋宗ヲ有セサルモ善意ナ

ハ其中ヲ執リ従令正権第ヲ有セサルモ善意ナル占有者ハ占有物ヨリ生ジタル果実ニシテ占有者ガ現ニ之ヲ有セズ且ツ何等ノ利益ヲモ得ザリシ部分ニ付テハ真正ノ所有者ニ對シ償還ノ義務ナキモノト決定セリ

是レト同時ニ法律ハ證據提出ノ責任ニ関スル問題ヲ決セリ即チ占有物ヨリ生ジタル果実ニ付キ占有者ガ不当ノ利益ヲ得タルニトハ之ヲ回復セシトスル占有者ヨリシテ之ヲ證明スルコトヲ要セズ故ニ真正ノ所有者ハ惟占有者ガ

果実ヲ採取シタルコトヲ證明スルヲ以テ足レリトスヲ可シ加之ナラズ占有物ヨリ生ズル普通ノ果実ニ至テハ占有者之ヲ採收シタルコト經令法律上ノ推定存セサルモ所謂事実上ノ推定ヲ以テ之ヲ證シ得ベキナリ已ニ此事実ニシテ證明セラレタルトキハ占有者ニ於テ自己ノ義務ヲ免カルヽニハ自カラ果実ノ採收ヲ為サヾリシコト又ハ採收ヲ為シタルモ其教甚タ寡ナキコトヲ證スルカ或ハ採收シタル後其果実ヲ滅失シ或ハ何等ノ利益ヲ得ルコトナリシテ其

全部若クハ一部ヲ他人ニ贈與シタ又ハ消費シタ

全部若クハ一部ヲ他人ニ贈與シ又ハ消費シタルコトヲ證明セサル可カラス若シ此證明ヲ為サヾルトキハ假令真正ノ所有者ハ占有者ニ対シテ不当ノ利益ヲ得タルニトノ證明ヲ為サヾルトキト雖トモ之レガ償還ノ義務ハ占有者ガ免カルヽ能ハサル所ナリ

右ニ述ブル所ノ如クニシテ始メテ二個ノ反對シタル利益及ビ法律ト道義ノ原則ハ至リ調和セラレタリト謂フベシ

本条末項ニ規定スル所ハ当初善意ナル占有者

が或ル原因ニ依テ他日善意ナラサルニ至リシ
場合ナリ即チ権原ノ瑕疵ヲ知ラサリシ占有者
ガ後ニ至リテ自己ノ行使スル権利ノ已レニ属
セサルコトヲ知リタル場合ナリトス
善意ノ占有者カ自カラ行使スル権利ノ自己ニ
属セサルコトヲ確知シタルトキハ将来ニ向ツ
テ善意ノ利益ヲ失ヒ即チ其時ヨリシテ果実ヲ
取得スルコト能ハサルモノナリ然レトモ其以
前ノ果実ニ関シテハ前ニ掲ケタル区別ニ従ツ
テ依然占有者ノ有ニ帰スベキモノナリ例令バ

正当ノ所有者ノ田畑ガ占有者ノ善意ノ止息シ

正当ノ所有者ノ回復ガ占有者ノ善意ノ止息シタル後ニ至リ始メテ行使セラレタル場合ニ於テモ亦然リト為ス

此点ニ関シテハ果実ノ取得ニ付イテ必要ナル善意ト権利ノ取得時効ノ為ニ必要ナル善意トノ間ニ判然タル区別ヲ設クル為メ法律ニ於テ特ニ之ヲ示スコトヲ必要トナス取得時効ノ点ニ於テハ善意ハ正権原ニシテ且ツ善意ナリシ占有ハ後ニ至リテ絶念悪意ノ占有ニ変ズルモ是レガ為ニ占有者ノ性質ヲ変ズルモノニ非ラズ

此事ニ関シテハ時効ノ事ヲ逆ノニ当ツテ称ヲ
設明ヲ共フベシ
普通ニ説ノ所ニ仍レバ裁判所ニ提出シタル請
求ハ被告タル右有者ヲシテ善意ノモノト為ト
モ称ヲ悪意ノモノタラシムルノ効力ヲ有スル
モノナリト此説タル決シテ其当ヲ得タルモノ
ニ非ラズ故ニ法文ニ於テハ勤メテ其誤解ヲ避
ケタリ蓋シ善意ノ右有者ハ時トシテ自カラ信
ズルコト甚ダ深ク従令他人ヨリシテ訴ヲ受ク
ルコト有ルモ之レガ為ニ従来ノ確信ヲ変セズ

依然トシテ自カラ権利者ナリト思フコト有ル

依然トシテ自カラ権利者ナリト思フコト有ル
ベシ然レドモ真正ノ所有者又ハ他ノ真正ナル
権利者ヨリ占有者ニ對シテ訴ヲ起シタリトス
ルモ此訴訟ハ直チニ其終局ニ至ルモノニ非ラ
ズ而シテ此短カキラザル時限ノ間占有者ハ軍
ニ自カラ位スルノ一事ニ基キ何等ノ請求ヲ受ク
ルモ依然トシテ果実ヲ取得スルコトハ是レ亦
其当ヲ得タルモノト謂フ所カラス此ヲ以テ立
法者ハ一方ニ於テ占有者ヲシテ善意ノ利益ヲ
失ハシムルモ未タ直チニ悪意ノ占有者ナリト

セズ且ツ此ノ如クナルニハ占有者ニ對スル請求ガ欠缺ニ帰シテ正当ノモノト確定ノ判決ヲ受ケタルコトヲ以テ又客ノ条件ト為セリ而シテ此条件タルヤ必シモ法律ノ明文ヲ俟テ始メテ生ズルモノニ非ラサルナリ何トナレバ縱令一旦回復ノ訴ヲ受クルモ其請求ニシテ棄却セラレタル場合ニ於テハ占有者ノ善意ハ其至力ヲ回復シ一時訴訟ヲ受ケタルカ為メニ何等ノ傷ケラルヽ所アル可カラサレバナリ

第百九十五条

道理上ヨリ厳正ニ之ヲ論ズルトキハ悪意ノ占

道理上ヨリ嚴正ニ之ヲ論ズルトキハ要素ノ占有者ハ真正ノ権利者ヨリシテ何等ノ情況ナキトキト雖トモ已ニ自己ニ屬スルモノニ非ラザルコトヲ知レルカ故ニ進ンデ之ヲ返還スルヲ以テ当然ト為スベシトモ或ハ真正ナル権利者ノ何人タルヤ判然セザルガ為メスハ自ラ正直ナラザルヲ為ニ占有物ヲ返還セサルコトアルベシ此場合ニ於テハ真正ノ権利者ヲ害シテ自ラ不当ノ利益ヲ得ベキモノニ非ラズ且ツ若シ此占有ニ依テ真正ノ権利者ニ損害ヲ加ヘ

メル場合ニ於テハ自カラ之レガ賠償ノ責ニ任セサル可カラス又悪意ノ占有ノ場合ニ於テハ善意ノ占有ノ場合ノ如ク占有者ヲシテ一切ノ果実ヲ返還セシムルハ之レヲシテ其資産ヲ破ラシムル者ナリト謂フコトヲ得ズ何トナレバ已ニ述ブル如ク悪意ノ占有者ハ其占有スル所ノ物至リ他人ニ属スルコトヲ知ルガ故ニ果実ハ是ヲ償還スベキコト当初ヨリ期待スル要件ッテ立ヲ消失セズ又他人ニ譲渡スコトナキヲ要ス故ニ自カラ利得ヲ為サザル場合ニ於テモ之レ

ガ為ニ生活ノ度ヲ高メメルハ其過失ト謂ハサ

ガ為ニ生産ノ度ヲ高メタルハ其過失ト謂ハサルヲ得ス若シ占有者ニシテ果実ヲ採收スルトキニ当リ其全部若シハ一部ニ付イテ採收ヲ怠リ又ハ採收シタル後保存ノ注意ヲ怠リタルガ為ニ果実ヲシテ滅失セシメタル如キ場合ニ於テハ真正ノ所有者ニ對シテ其責ヲ負ハルヘキト雖ハス

占有者ガ他人ノ財産ニ依テ不当ノ利得ヲ受クヘカラサルトハ同一ノ理由ニ依リ真正ノ所有者モ亦悪意ノ占有者ヲ害シテ不当ノ利益ヲ得ヘ

償還ヲ為スヿヲ得ルコトヲ勿論ナリ本条第二項ニ於

キモノニ対シテ然ルニ所有者ガ果実ノ回復ヲ
為スニ当リ占有者ニ對シテ何等ノ償還ヲ為サ
ヾルトキハ所有者ハ占有者ノ財産ニ依テ自カ
ラ富ヲ得タルモノト謂ハサルヲ得ズ何トナレ
バ耕作收獲ノ費用果実保存ノ費用果実ヲ以テ
負担スベキ租稅其他ノ公課ノ如キ占有者ガ支
弁シタル所ノモノ有ルベシ此ノ如キ費用ハ所
有者自カラ果実ヲ採收スル場合ニ於テモ亦免
カレ難ハサル所故ニ占有者之レガ立替ヲ為
シタル場合ニ於テ所有者ハ占有者ニ對シテ其

償還ヲ為スヘキコト勿論ナリ本条第二項ニ於テ決定スル所ハ実ニ此点ニ在リトス

是ヨリシテ説明スヘキ所ハ強暴又ハ隠密ノ瑕疵アル占有ノ場合ニ於テハ果実ノ点ニ付テ如何ナル区分ヲ為スヘキヤヲ明カニスルニ在リ

曰ク述ヘタル如ク此ノ如キ瑕疵アル占有ハ追令正権原ヲ有スルトキト雖トモ仍ホ時効ヲ成就セシムルモノニ非ラズ又常ニ善意ト而シテ之ニト純ハサルハ前段ニ於テ説明シタル所ナリ

暴行ニ由テ占有ヲ取得シ又ハ之ヲ維持シ若シ
ハ占有ヲ隠匿シ又ハ毀壊ノ占有者ハ果実ニ付
テ何等ノ権利ヲモ有セザルニト固ヨリ辯ヲ俟
タズ何トナレバ已ニ毀壊ノ一事ニ因テ此等ノ
権利ヲ失ハシムルニ足レバナリ然レドモ正権
原ト善意トヲ有シ而シテ占有ヲ維持スル為ニ
脅迫ヲ行ヒ或ハ第三者及ビ特ニ更正ノ所有者
ニ對シテ占有ヲ隠匿シ又ハ占有者ニ付テハ如
何ナル決定ヲ為スヲ可キヤ此問題ハ特ニ之レガ
研究ヲ為スノ便値アルモノニシテ法律ヲ以テ

次ノ理由ニ依リ占有者ノ不利益ニ於テ決定ヲ

次ノ理由ニ依リ占有者ノ不利益ニ於テ決定ヲ為セリ強暴ノ占有者又ハ隠匿ヲ為セル占有者ハ善意ノ占有者ニ比シテ更ニ保護ヲ受ク可キモノニ非ラズ或ハ悪意ノ占有者ヨリモ一層保護ス可カラサルモノナリト謂フヲ得ベシ何トナレハ真正ノ所有者ノ回復ニ對シテ一層大ナル妨害ヲ為スモノナレバナリ故ニ此ノ如キ占有者ハ何等ノ果実ト雖トモ之ヲ取得スルコトヲ得ズ況テ悪意ノ占有者ト均シク償還ノ義務ヲ負ハサル可カラズ從令何等ノ利益ヲ受クル

コトナクシテ滅失セシメタル果実又ハ当初ヨリ採收ヲ怠タリシ果実ニ至テモ皆然リト為ス

以上述ブル所ノ如クナルニ依リ隱匿若クハ隱匿ノ占有ヲ有スルモノハ罪ニ所有権ノ推定ノ利益ヲ受ケ進テ回收ノ占有訴権ノ場合及ビ本権訴権ノ場合ニ於テ被告タルノ利益ヲ有スルノミナリ

第百九十六条

本条ノ規定ハ前条第二ノ規定ト同シノ何人ト雖トモ権利ヲ有スルコトナクシテ他人ノ利益

ヲ害シ自カラ利益ヲ受クルヿヲ得スト謂ヘル事

ヲ害シ自カラ利益ヲ多クス可カラスト謂ヘン条
則ヲ確認シ又ハモノナリ性者条ノ前条ト異ナ
ル所ハ前条ニ在テハ馬室ノ為ニ費ヤシ又ハ費
用ニ関シ本条ニ於テハ衣ノ目的又ハモノニ
関スル費用ナリトス

凡テ物ニ付テ為シ得ベキ費用ハ之ヲ分テ三種
トス第一必要ノ費用第二有益ノ費用第三奢
靡ノ費用是ナリ必要ノ費用トハ本条ニ所謂物
ノ保存ノ為メノ費用ニシテ物ヲ保存スルハ何
人ノ手ニ在ルモ必要ノ事為ニ属スルモノナリ

故ニ保存ノ為メノ費用ヲ私ケテ必要ノ費用ト謂フ方益ノ費用トハ必要ナラザルモ仍ホ利益ヲ生ズ可キガ故ニ此名称ヲ附シタルモノナリ奢侈ノ物ノ増價ノ為メノ費用即チ是ナリ奢侈ノ費用トハ固ヨリ必要ナラズ又是レガ為ニ物ノ價格ヲ増加セシメズ或ハ軍ニ娯楽ノ為ニ費ヤシタルガ如キ費用ヲ指スモノナリ左衣者ガ其ノ衣物ニ費ヤシタル費用ノ中軍ニ娯楽ノ為ニ供シタルモノニシテ他者ノ為ニ何等ノ利益ヲモ供セシメザルモノハ他者ニ對シテ僅

還ヲ求ムルコトヲ得ズ第三種ノ費用即チ是ナ

還ヲ求ムルコトヲ得ズ第三種ノ費用即チ是ナリ

是ニ反シテ有益ノ費用ハ占有ノ目的タルモノニ多少ノ増價ヲ與ヘタル者ナルガ故ニ他者ニ於テモ亦因テ多少ノ利益ヲ受クルモノナリ故ニ之レガ償還ヲ受クルコトヲ得ベク必要ノ費用ニ至テモ若シ占有者ニ於テ保有ヲ為サヾル場合ニ於テハ他者ニ於テ自カラ保有ヲ為シタル可キコト勿論ナルガ故ニ其費用ハ占有者ニ對シテ之ヲ償還セザル可カラズ

此ノ如ク貸用ノ債権ヲ分ツテ三個ト為スニハ遠ク羅馬法ニ発スルモノニシテ今日ニ於テモ仍ホ其当ヲ得タルモノト謂ハザルヲ得ズ故ニ近世諸国ノ法律ニ於テモ仍ホ此区別ヲ採用セリ

本法中ニ於テモ唯リ本条ノミナラズ仍ホ屢々此区別ヲ表ハスコト有ルベシ

第百九拾七条

已ニ第二条ニ於テ掲ゲタル如ク留置権ハ債権ノ擁保タル一個ノ物権ナリ留置権ハ質権ト甚

タ相類シタリト雖トモ其実至タ同一ナルモノ
ニ非ラズ留置権ハ債権者ヲシテ留置権ノ目的
タルモノヲ占有シ其物ニ付テ生シタル債務ノ
弁済ヲ受クルマデ之ヲ返還セサルコトヲ得セ
シムルモノナリ
此ノ如ク相保タル物権ヲ債権者ニ占有セシム
ルモノナルガ故ニ一見シテ甚ダ質権ト相類ス
ルガ如シト雖トモ其実決シテ然ラズ蓋シ留置
権ハ質権ノ場合ノ如ク債権者ヲシテ其占有ス
ル物権ヲ売却セシメ其代金ニ付テ他ノ債権者

ニ先ダチ優先権ヲ以テ弁済ヲ受クル人ノ権利ヲ得セシムルモノニ非ラズ車ニ留置シタル物権ヨリ果実ヲ生シタル場合ニ於テハ此果実ニハ先取特権ヲ以テ債権ノ利息及ビ元本ニ充当スル人権利ヲ有スルニ止マル此故ニ留置権ハ果実ノ充当ニ因テ完全ノ弁済ヲ永遠ニ期スル人カ然ラサレバ真正ノ所有者モ又ハ其使権者等ガ留置セラレタル物ノ自由ナル委方ヲ回復スル為ニ弁済ヲ為スコトヲ誤ツニ非ラザレハ充方ニ其目的ヲ達スルコト能ハズ然レトモ債務者ハ必ズヤ物ヲ回復スルノ利益アルガ為ニ早

者ハ必ズヤ物ヲ由彼スルノ利益アルガ為ニ早
映留置権ヲ有スルモノニ債務者ノ弁済ヲ為ス
ニ至ルベシ
右ニ述ブル所ノ如クナルヲ以テ留置権者ノ占
有ハ其往来ノ占有ト同一ノ性質ヲ有スルモ
ノニ非ラズ何トナレバ往来ノ占有者ハ他人ノ
モノナリシモ其後ノ占有者ハ全ク客假ノモノ
ニ過キサルナリ
留置権ノコトハ債権担保篇ニ於テ其詳細ノ説
明ヲ為スベシ

立法者ハ本条ニ於テ又善意ノ占有者ト悪意ノ占有者トノ間ニ一個ノ差異ヲ設ケタリ然レドモ此差異ハ特ニ説明ヲ俟タズシテ容易ニ解スルコトヲ得ベシ即チ悪意ノ占有者ハ善意ノ占有者ト同シク必要ノ費用及ビ有益ノ費用ニ付テ真正ノ所有者ニ償還ヲ求ムルノ権利ヲ有スレドモ其償権ノ担保トシテ留置権ヲ有スルハ単ニ必要ノ費用ニ関シテ然ルノミ故ニ有益ノ費用ノ償還ヲ求ムル為メニハ占有シタル物権ヲ留置スルコト能ハズ