丁○第二順位者
乙○普通債權者
甲○第一順位者

甲カ乙ニ抵當權ノ拘束ニ[illegible]
甲カ第一順位者トシテ[illegible]
トシテ乙カ普通債權者トシテ[illegible]
中部分トシテ加ヘテ甲ニ[illegible]
ニ分配ヲ受ク

[illegible]

[II] 同一ノ債ニ者ニ對シ他ノ債權者ニ抵當權ヲ讓渡シ[illegible]

[illegible]

[III] 同一ノ債ニ者ニ對シ他ノ債權者ニ為ス抵當權ヲ拘束シ[illegible]

[illegible]

第六節　精神病ノ治療

[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible] (298).
[illegible]
[illegible] (304, 372). [illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]

[illegible]
[illegible]
[illegible] (296, 167) [illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible] (297)。

第五編

占有權

占有權ノ現ハル、事実ハ其性質ヲ攻究スルニ於テハ今日ノ如キ組織ヲ有スル教室ニ於テ講述スル主旨ニ非ラズ而シテ Savigny ノ占有論ハ古今ノ論ト雖モ其ノ出ヅルニ及ンデハ此ノ論ヲ以テ學上ノ主位ヲ占メ其ノ勢力ヲ逞フセシメ Ihering ノ如キ占有ノ論ト雖モ其ノ出ヅルニ及ンデハ Savigny ノ論ヲ以テ學上ノ主位ヲ占メ其ノ勢力ヲ逞フセシメタリ而シテ今日ノ占有論ハ Savigny 及ヒ Ihering ノ論ヲ以テ基礎トシテ之ニ修正ヲ加ヘタルモノト見テ可ナリ

占有ハ權利ニ非ス事實ナリ然レトモ權利ニ類似セル點アリ

占有ハ所有權ノ如キ權利ニ對シテハ其ノ關係稀薄ナリ

占有ハ一時ニ數人ノ上ニ存スルヲ得ス

第一章

占有權ノ性質

第一節　占有及占有ノ意義

占有ノ語ノ意義ヲ擧ケハ possessio ノ意ト detentio ノ意トアリ detentio ヨリ轉シテ possessio トナル故ニ占有ニハ普通狀態ノ外ニ特別ノ內容ヲ有スルノ外 即チ支配ノ狀態ニ外ナラサルモノ占有ノ

古有ハ物ヲ支配スル実力即チ人ト物トノ事保ヲ以テ之ニ
種ノ予定ニテアル程度ニ於テ法律ガアル予定ヲ保ズ
ル所也。

自主占有 — 所有意思ヲ以テスル占有。
容假占有 — 他人ニ占有スル者ニ於テ之ヲ保ナル占有。

二 他主占有 — 所有意思ヲ以テセザルモノ ‥‥ 直接的意思ノ他主占有
自主占有 — 所有意思ヲ以テスルモノ

前ノ如ク進行スル故ニ所有者ニ於テ代理占有ニシテ証明スルモノ対シ。

占有予定ヲ法律ニ保ズ

17

[illegible]ナリ又所有意思ヲ以テ占有ノ要素トナガル吾民法ノ下ニ於テハ
[illegible]、平和作人、借地者、借借人ナモ亦占有者ニシテ此ノ批判中
ニ所占有ガ含マルヽナリ 然レ此ノ方面即チ多クノ批判ノ内容ヲナスト
[illegible]ニ於テ占有ニ特殊ノ法制トシテ之ヲ強安シ一優位ナル地ヲ即
チ占有ニ於テ批判ニ付テ其内容ト作用トヲ於テ之ヲ見ルヲナリ
又他方面ニ於テ[illegible]ニ占有ニ所有批其他ノ批判ヲ取ルニ要件ナルヲ
例ニ所日特殊ノ日先ニ於ケルガ如キハ其適例ナリ 即チ又占有ヲ
以テ其批判所日ノ一条件トナシテ追ヲ[illegible]
[illegible]ナリ。要スルニ占有ガ此ノ作用ヲ有スルノミヲ以テハ特殊ノ一般
[illegible]中ニ特別ナル地位ヲ有スルモノトナシ優位ノナルト信ズ。
即チ占有ナル[illegible]法制ヲ設ケ[illegible]特別研究ノ目的トナシ所以ノ[illegible]
[illegible]占有トシテ[illegible]他ノ批判ノ内容ニ[illegible]
[illegible]優位ニ於テ法律ノ保ズ[illegible]ナリ 即チ占有者ニ所有批、地上批
[illegible]ヲ占有ヲ以テ批判ノ有スルヲ証明スルニ要セズ只ノ占有ヲ以テ[illegible]
[illegible]ナリ。真正ノ所有者ノ如キ占有ヲ以テ批
[illegible]ヲ有スル者ガ占有者ニ於テ其占有ヲ持続シ批判ナリヲ証明シテ之ニ[illegible]
[illegible]占有者ガ其占有ヲ失ハ[illegible]又結果ニ[illegible]ナリ [illegible]通常[illegible]
[illegible]
[illegible]ナリ。何故ニ此[illegible]占有予定ヲ法律ニ保ズ
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]

[illegible]

第二節 占有ノ要素.

[illegible]

占有ト所持ト区別ノ標準ニ付テ学説ガ分ル.

主観説.

実観説.
(独ニ民法録)

占有ノ要素.

二主義アリ

(1.) 所持ト心素animusトヲ必要トス —— 一般ノ立法例. ---------- 主観主義.

(2.) 心素ヲ必要トセズ —— 独乙民法 (Ihering ノ説ニ影響セラレ [illegible] 占有意思トシテハ体素ヲ外ニシテ存スルモノニ非ズ又体素トシテハ意思ヲ外ニシテ存スルモノニ非ズ所持ハ意思ノ表現也ト Ihering ハ論ズ [illegible]) —— 客観主義.

[第一] 体素.

学説分ル:

Savigny ハ他人ヲ排シテ物ノ上ニ加フル実力ナリトス (排他的支配説)

Dernburg ハ物ノ常識ニ従ヒ物ヲ事実上支配スル状態トス (通説)

Ihering ハ Savigny ノ説ヲ反駁シテ体素ハ経済上ヨリ観察シテ物ノ経済的目的ニ従ヒテ成立スル事実 [illegible] 即チ普通ノ場合ニ於テ所有者カ物ヲ所持スル事実状態ヲ云フ

[第二] 心素.

二主義アリ:

(1.) 所有ノ意思ヲ必要トスル説 (Savigny ノ説) —— 盗人カ占有者ニシテ地上権者、賃借人カ占有者ニ非ズ (仏、墺、旧民 イタリヤ スペイン)

(2.) 自己ノ為ニスル意思ヲ必要トスル説 (利益意思) —— 他人ノ為ニ物ヲ所持スル者ハ占有者ト為サザルモノ即チ占有者ニ非ズ (独、瑞 日本)

Ihering ハ心素ナルモノハ占有ニ必要ナシト論ズ.

[illegible] 同説カ [illegible] 解決 [illegible] 即チ [illegible] 結局 [illegible] 近来ノ通説カ言ヘル如ク [illegible] 要素ヲ [illegible]

[I] 体素 (占有ノ [illegible]).

[illegible] apprehensio 物ヲ握取スルコトヲ [illegible] 言ヘル [illegible] 180条 [illegible] 所持 [illegible] 形式 [illegible] 占有ノ要素 [illegible] 所持ナル文字ハ [illegible] 所持 [illegible] 解スル [illegible] 物ニ対スル [illegible] 体素ト云フ [illegible] Savigny ノ如ク [illegible] 他人ヲ排シテ物ノ上ニ加フル実力ナリトセズ 近来有力ナリ [illegible] Dernburg ノ説ナリ 即チ体素トハ物ノ常識ニ従ヒ物ヲ事実上支配スル状態ナリトス [illegible] 標準 [illegible] 説ナリ. [illegible] 即チ [illegible] 必要 [illegible] 他人 [illegible] 所持 [illegible]

[illegible] 体素ニ関スル [illegible] Savigny ノ説ト Ihering [illegible] 説 [illegible]

§ 854.

Der Besitz einer Sache wird durch die Erlangung der tatsächlichen Gewalt über die Sache erworben.

tatsächlichen Gewalt

Iheringノ占有要素ニ就テ
(体素(対持)ノ学中ハ
占有意思ヲ含ム)

即チ他ノ為ニスルトキニ於テ故ニ他人ノ為ニ物ヲ所持ニ者ノ如キハ占有
者ニアラズ 応用ニ於テ占有者ト云フハ如キ如キカヲ知ルヲ以テ占有機ヲ有ニシテ
ハ即チ 例ヘバ学者ノ如キ即チ他人ノ物ノ高価ヲ学ケタル者ノ如キハ又ハ他人
ノ財産ヲ管理スル者ノ如キ 何レモ占有者ニハアラズ 反之ニ自然ニ於テ占有者ニ
アラズ。 此ノ第一物ノ所持者ハ他ノ為ニ所持ニ于ル通常ノ状態ナルガ故ニ反証
ナキ限リハ 占有意思ヲ有ニシテ之ト推定スルガ当然ナリ 而シテ学際其意思ヲ有ニシテ
ハ最モ多ク場合ニ於テハ占有取得ノ理由ニ於テ設定ニ於テ思フ例ヘバ 電気ノ蓄積
ニ於テ 所有機ノ取得者ニシテ所持ニ者ノ如キハ 他ノ為ニ所有ニ占有ヲ有ニ
シテ之ト解ニベキナリ 第二ニ於テ云フナリ 又 質質ノ基ヲ所持ニ者ノ如キハ
質質ノ上ニ占有意思ヲ有ニシテ之ト推定スルガ当然ノ事ナリト思フ 又 此ノ如キ
場合ニ於テ物ヲ所持ニ場合ニ於テハ同一ニ論ニベキニアラズ ニシテ相ニ論
ニ於テ相ニ反論ガ起ルガ 別ノ法律上ノ見ナリ。

~~此ノ説明ニ於テ 占有要素論 即チ占有理ノ為ニ占有意思ヲ必要トスル 結合ハ~~
~~結果ニ於テ 説ナル事ヲ知ルガ Iheringノ之ニ於テ有力ナル反対論ヲナシタリ。~~
占有意思ニ於テ Iheringノ説ヲ特定スルガ: 占有ニ 体素ト心素ノ二要素ヲ必要トス
ルコトヲ説ケル 此ガ 分析シテ 別個独立ノ二要素ニアラズ 占有意思ナルモノガ体素
ニ独立ニ有用ニシテ 体素ニ対シテハ 色志論ナル 特形ノ事ヲ云フ
ニアラズ 所持ニ 意思ノ表顕ナリ 所持ニ 所有意思ガ特形ノ事ニ 如キ
所持ノ目的ヲナシナリ 謂ニ心素ニ 占有意思ニ即チ之ニ 意思ヲ云フモノナリ 然ル
ニ其ノ特ニ 所有意思ニ 自然ノ為ニ 意思ヲ必要トスルニアラズ 故ニ
所持者ハ一般ニ占有者ナリ 即チ之ニ於テ Savigny ノ通説ヲ正当ナリ
[illegible] 単純ナル所持ヲ本体トシテ 占有意思ノ加ハリタルモノヲ占有
ニ 結合ヲ持テ居ルモノナリ。 ニシテ占有論ノ根拠ニ 見解ニ於テ

大

I. 自己占有、他己占有

[illegible] Ihering [illegible]

[illegible]

第三節 占有ノ状態.

[illegible]

第一款 占有状態ノ種類.

[illegible]

一 [illegible]
[illegible] 28巻第一号ニ論文アリ（アリ[illegible]）
石坂博士 28巻第五号以下ニ大ニ評論セラレ

II. 形成アル古有、形成ナル古有

[illegible]即チ[illegible]説明[illegible]如ク古有[illegible]要件ノ[illegible]
[illegible]アリ（204）[illegible]
[illegible]
[illegible]信ニ.

[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]（[illegible] 868）
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]

II. 形成アル古有ト、形成ナル古有.

[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]（162.163）.
[illegible]
[illegible]（189.196.172）.
[illegible]
[illegible]
[illegible]（180 II）[illegible]

III 善意ノ占有及悪意ノ占有.

IV. 追奪ノ占有、追奪ノ占有

III 善意及悪意ノ占有.

善意ノ占有トハ占有者ガ占有ヲ為ス權利ヲ有スト信ジテ為ス占有ナリ例ヘハ何ガ
ソレ所有ニ帰スル物ヲ買受ケ之ヲ占有スル場合ニ其物ガ所有物
ナルヲ知ラズ其ノ所有物ナリト信ジテ川海ヲ受ケタリトスレバ即チ占有ヲ為ス
權利アリト信ジテ之ヲ善意ノ占有者ナリ. 之ニ反シテ悪意ノ占有トハ占有ヲナス
權利アルコトノ確信ナクシテ為ス占有ヲ云フ 權利ナクシテ確信ヲ有スルハ皆無ナリ
例ヘハ前例ニ於テ何カ其買受ケル物ノ元ニ奪ハガルコトヲ知ル時ハ悪意ノ占有者
ナリ 占有者ガ占有ヲ為ス權利ノ有無ニ付テ疑惑ヲ有スル時ニハ弱論アリテ
善意悪意ノ生ズル如何ニ定ルコトナルカ故ニ普通ニ善意ト積極的ニ權利ヲ有スル
ノ確信アルコトヲ必要トシ 疑惑ヲ有スル時ニ善意ト見ルガ可ニナリ.
[illegible]ノ吟味ニ 所有者ノ基本ノ(162.163). 果実ノ所有(189.190). 占有物ノ滅失
ニ関係シテ賠償義ノ範囲(191). 占有効率ノ上ニ力ヲ得ル權利ノ所有(192).
占有物ニ加ヘタル強用ノ償還(196)ナリ 其ニ付テ有スルモノナリ.
[illegible]悪意ノ状態ナリ 故ニ[illegible]状態ノ書面ニ於テ其性質ヲ書スルコトアルハ[illegible]
[illegible]ノ場合ニ其結果トシテ占有ノ[illegible]ガ[illegible]ニ於テ[illegible]
[illegible]ノ[illegible]如何ニ[illegible]アラズ 例ヘハ果実ノ所有ニ至ルニ於テ[illegible]
[illegible]即チ善意ノ悪意ノ[illegible]ナリ[illegible]果実ノ所有ニ權利ヲ有スル
[illegible]所有者ノ[illegible]占有ノ[illegible]ニ於テ占有効率ノ上ニ力ヲ得ル權利ノ所有ニ至ル
[illegible]占有ノ[illegible]善意ナルヲ[illegible]ニ於テ[illegible]ノ書面ニ何ガ
[illegible]ニ[illegible]ナリ (162 II. 163. 192).

IV. 追奪ノ占有、追奪ノ占有

[illegible]追奪ノ占有ト追奪ナリ占有.

[illegible]ノ善意ノ占有ノ細則ナリ 占有ヲナス權利ノ有無ヲ信ジテ[illegible]ガ追奪ニ於テ
[illegible]ニ[illegible]ナリ 普通ノ[illegible]ニ於テ其權利アルコトヲ[illegible]ガ

古有ノ立証問題
(善意、平穏、公然ナル術)

[illegible]ノ結果ニ至ルナリ。此過程ナリ[illegible]善意ノ古有ノ要件[illegible]ナリ即チ過程アラハ善意ノ古有ニアラズ上ナル([illegible])ニ[illegible]ガ一所ナリ。

[illegible]ノ実査ハ取日付数ノ基因ニ、及古有動産ノ上ニ自然ニ一枚ノ取日要[illegible]ニ基ニテ[illegible]ナリ。

[illegible]ノ古有状態ノ[illegible]ハ古有ノ対象ニ大ナル影響ヲ[illegible]ナリ故ニ実際問題トシテ最モ重要ナル点ハ立証ノ責任ニアル[illegible]ナリ即チ[illegible]古有者ニ進デ能ニ到達ナル状態ノ証[illegible]又ハ所有者ト称シテ古有ノ同様ニ[illegible]他ニ古有者ナル[illegible]、強暴又ハ穏和ナル[illegible]、又ハ悪意ナル[illegible]証明セ[illegible]古有状態ニ至ル証明[illegible]古有者ノ[illegible]一ノ推定ヲ設[illegible]即チ古有者ハ所有ノ意思ヲ以テ善意ニ平穏且ツ公然ニ古有ヲ始メテ以テ推定[illegible]又前段二ツノ時[illegible]古有ヲ[illegible]ノ証[illegible]古有ニ基[illegible]推定ニ(186)。何故ニ古有者ノ到達ニ此問題ヲ解決セラレ[illegible]ニ此ノ状態ニ之ヲ証明スル[illegible]困難ナリ[illegible]古有者ヲ[illegible]証明セザルヲ[illegible]古有得ニ[illegible]生活ニ[illegible]結果ナル又他ノ一方ヨリ考フルニ古有ノ多数ノ場合ニ於テハ此ノ状態ニアルモノト見ルガ適当ナリ故ニ[illegible]推定ニ[illegible]多数ノ場合ニ於テハ[illegible]適合セザル恐ナシト見ルナリ即チ[illegible]一ツノ推定ニ過ギズ[illegible]文字ニ書カズシテ推定ニ[illegible]文字ニ[illegible]ト信ズ即チ古有ノ事実ナルアレハ其古有ノ同様ニ[illegible]ナリ[illegible]、強暴又ハ穏和ニ[illegible]ノ事実ヲ証明セザルヲ[illegible]

[illegible]

第二款　占有状態ノ喪失

[illegible]

他ニ占有ヲ奪ヒ自己ニ占有ヲ
ニツノ方法.

[illegible]根据ノ性質上所有ノ意思ヲ有セサルニ占有(即チ地上權、
[illegible]人、質權者等ヲ云フ)ガ其占有ヲ奪ヒテ自己ニ占有ヲ[illegible]ニツノ方法ニ
[illegible]可ナリ.

[illegible]ニ自己ニ占有ヲ為サントスル者ニ対シ所有ノ意思ヲ表示スル.
[illegible]ノ意思ヲ書面ニ表示セシムルコトデ占有者ニ対シテ意思表示ヲ表示
[illegible]ノ方法デ元ノ容易ナルノミナラス而シテ元来占有ヲ奪フコトガ強ニ
[illegible]ガ如キハ[illegible]ニ[illegible]ナルガ故ニ[illegible]ニツノ表示ヲ
[illegible]ト云フノ観念ヲ与ヘルノミナラス若シ[illegible]其意思表示ヲ
[illegible]元ノ之ヲ奪フヲ以テ足レリ故ニ表示ヲ以テ其以外ニ
[illegible]ヲ生ジタルト見ルナリ. 即チ[illegible]占有ノ移転
[illegible]見解ナルカト思フ 占有ノ移転ニ[illegible]他ニ占有者ガ其意思ヲ
[illegible]自己ニ占有ヲ[illegible]単ニ其意思ヲ[illegible]表示[illegible]ニ[illegible]占有
[illegible]其意思ヲ[illegible]意思ヲ[illegible]即チ[illegible]
[illegible]ノ[illegible]ニ[illegible]
[illegible]性質ニ[illegible]ニ[illegible]
[illegible]観念ニ[illegible]Ihering,
[illegible]burg, Kornil 其他ノ[illegible]
[illegible]ト思フ.

[illegible]ニ[illegible]所有ノ意思ヲ以テ占有ヲ始メル.
[illegible]所有権ノ[illegible]土ノ[illegible]
[illegible]ノ[illegible]所有権ヲ[illegible]
[illegible]其占有ガ他ニ代ル 即チ其[illegible]
[illegible]

第二章

左右社ノ所有.

第一節 左右社所有ノ要件.

第一款 左右社ノ主体.

左右社ハ一種ノ財産社ナリ故ニ所有財産ノ社ヲ能力ヲ有ニ居ルニ左右社ノ主体ヲ一ツトシ故ニ此実ニ於テハ一般ノ学則ニ依ルベキナリ 然ルニ左右社ハ其ノ人ニ於テハ自己ノ為ニ云ハ意思ヲ以テ如ク所持ニ可能ニ其ノ社ヲ以テ意思能力ヲ有セザル者ノ所 左右社所有ノ自然ヲ如ニ了ヲ自ガ此ニ云ハザルヲ得ズ 故ニ其ノ説明ニ如ク本来ニ即チ左右社ヲ保護ニ於テ別ナリニ意思ノ作用ニ即チ 即チ意思能力ヲ有セザル者ノ中ニ於テ有事財産者ノ特殊ニ有ノ如ク其代表代理人ニ於テ左右社ノ所有ニ了ヲ以テ其目的ノ範囲内ニ於テ其代表株主ニ於テ左右社ノ主体トナル可能ニ於テ本ノ実ニ至テ学者ノ説明方法一様ナリ 其説明ノ主体ニ於テ又一ツ即チ 殊ニ最モ著シテ可能ニ有ニ在ル 其ノ理由ノ主体ニ於テ左右意思ヲ必要トセザル故ニ左右所有ニ至テハ意思能力ヲ要ニ一ツガ起ラサ

第二款 左右社ノ目的物.

左右社ノ物社ノ一ツトシテ其目的物ニ於テハ物社ニ其他ノ要件ガ異ナリ故ニ此実ニ於テハ既ニ説明シタル論理ニ依ル 然ルニ前款ニ於テ主体問題ニ於テハ其ニ如ク 左右社ノ特性上ニ一般ノ学則ニ於テハ其直接ノ範囲ニ多少ノ変更ガ生ジ来ルヲ以テ 此実ニ於テハ説明ニ於テ

其左右社ニ於テハ如何ナル ニ於テ最ハ之ヲ得ルモノナルカトニ 即チ左右

ノ日即ち地上權設定前ニ設定者ガ所有ノ意思ヲ以テ其土地ヲ占有セシ場合ニ地上權者ハ地上權者ノ地上權ヲ以テ占有權ヲ有スルト同様ニ設定者ノ為ニ所有的占有ヲ為ス云ハサルヲ得ス。

[V.] 占有權ハ物(即チ動産ニ又動産)ノ上ニノミ有スルコトヲ得ルカトシテ有体物ノ外權利ノ上ニモ有セラレ得ルコトヲ犯罪一般ニ認メル所ナリ 然ルニ如ク物權ニ對スル犯罪ノ觀念ハ有体物ノ上ニ於テ權利トシテノミ存在スル物權ノ一ツタル占有權モ亦有体物ノ上ニ有スルモノト解ス其ノ一ツ學理上ニ云ヘル大ニ狭キ失ニ於テ強ヲ見解ナリト思ヘル 者然ノ如ク 吾民法モ此ノ果ノ普通觀念ニ縁ルコトヲ占有ノ力ヲ物的ノモノト見テ占有ノ事ノ終ニ之ニ附属事權ノ如ク準占有ノ事ヲ規定ニ(205). 形ハ今直ニ如ク治安上ノ理由ニ基キ如ク一ツナレル満極ハ權利ニ占有權ノ附属トナルモノニシテ然ルガ物上權ト見ル事ハ結果權利占有ニ之ヲ準占有ト称シ之ニ過ギズ有体物ノ占有トシテ實ニ其所有權ニ對スルコトヲ異ニ他ノ權利ト異ルコトヲ所有權ノ内容ト見ルヲ得ナリト信ズ 但シ此等ノ事ニ直ニ如ク他ニ學者ノ大多数ハ採用セラレタルガ如シ。

第二節 占有權ノ取得方法.

占有權ハ吾人ノ意思ニ基ヲ實ニ支配ガ如ク故ニ其取得ノ事ニ學始的ナリ從其ノ為ニ(Savigny, Dernburg) 即チ此見解ヲ以テ所ノ為ニ占有ヲ制限スル場合ト他人ニ限リ有生ニ占有ヲ承認スル場合トヲ区別セザルナリ 占有ノ承認トシテノミ法律上不能ナルナラバ此見解ハ正シケレバ民法ニ於テ占有權ノ承認的取得ニ流涕ヲ認メ其ノ一ツ多ツ事ガ不能ナリ

法律行為トハ私法上ノ効果ヲ発生セシムル所ノ行為ニシテ意思表示ナリ。
（従来ノ学説）。

法律行為トハ私法上ノ効果ヲ生セシムル所ノ欲スル一般ニ其ノ効果ヲ生スル意思表示ヲ云フ。

ア…法律行為ノ発生、変更、消滅。即チ私法上ノ変動ヲ来スコト

故ニ行為者ノ欲望トリノ効果ノ発生ノ為ニ必要的因素ヲ持アルヲ要ス（サレイユ意思表示論）
故ニ不法行為、先占、遺失物ノ拾得、附合、混和、加工、住所ノ設定、事務管理等ハ法律行為ニ非ズ。

…ノ性質ハ占有物ノ事実上ノ管理トナスコトヲ認メタリ。近世ニアリテハ占有ノ意義ヲ如何ニ解スベキカハ学者ノ争ナリ。故ニ占有ハ原始的ニモ承継的ニモ取得セラルルモノナリ。以下之レニ付テ各々説明セントス。

第一款　占有ノ原始的取得

占有ヲ原始的ニ取得スルトハ他人ノ占有ニ基カズシテ独立ニ占有ヲ取得スルヲ謂フ。即チ始メテ占有ヲ創設スル場合ナリ。此ノ場合ハ前ノ章ニテ説明シタル所持ト占有意思トノ二要件ヲ具備スルコトヲ要ス。第180条ニ依リテ始メテ物ヲ所持スルコトニヨリテ取得ノ効果ヲ生ズルナリ。此ノ場合ハ占有取得ノ一原因ニシテ現ニ占有者ナキ物ニ付キ他人ノ占有ヲ侵害セズシテ為スモノナリ。

例ヘバ無主物先占ノ如キ他人ノ占有ニ属セザル物ヲ原始的ニ取得スル場合ハ勿論ナルモ、他人ノ占有ヲ侵奪スル場合モ亦原始的取得ナリ。即チ盗人ハ他ノ一方ニ於テ占有ノ喪失ヲ来ス事件ナリ。故ニ例ヘバ他人ノ占有物ヲ盗取シテ一旦占有ヲ失ハシメタル後、其ノ者ガ占有訴権ヲ行使シテ占有ヲ回復スルトキハ占有ヲ失ハザリシモノト看做サル（203）。是レ占有取得ノ効果ヲ生セザリシモノト解スベキナリ。

原始的取得ハ如何ナル場合ニ於テモ一方的行為ナリ。即チ一方的行為ニシテ双方ノ合意ヲ要セズ。占有ノ取得ハ法律行為ナリヤ否ヤ、占有ノ取得ハ法律行為ナリト解スル学説ハ占有者ノ意思ヲ以テ法律行為ノ要件トナスモ、近世学者ノ多数ハ法律行為ニアラズシテ事実ナリト解シ、占有取得ノ意思ハ法律行為ノ意思表示ニアラズト云フ。若シ占有取得ヲ法律行為ナリトセバ、意思能力ナキ者ハ占有ヲ取得シ得ザルコトトナル。

I. 譲渡.

[illegible]

[illegible]

第二款 古有權ノ強度的原因.

古有權ノ強度的原因ト[illegible]

[illegible]

I. 譲渡.

古有權ノ譲渡ハ其移轉ヲ目的トスル物權契約ナリ故ニ其要件ハ[illegible]

[illegible]

面ヨリ考ヘタル場合ニモ占有ハ必ズシモ正当ナルコトヲ要セザルモノデアルガ 然ルニ民法ニ於テハ 187条ニ於テ 前主ノ占有ヲ承継シ得ル 占有者ハ 自己ノ占有ノミヲ主張シ 又ハ前主ノ占有ヲ併セテ主張スルコトヲ得ルトシテ居ル 而シテ占有ノ併合ハ理論上之ヲ認ムルガ至当ナリト思フ 而シテ此規定ハ決シテ占有ノ権利ノ場合ニ適用スルモノデハナイノデ 譲渡ノ場合ニモ適用セラルベキデアル

以上述ベタ譲渡ノ場合ニ於ケル占有ト承継ノ場合ニ於ケル占有トノ区別ハ実際上重要ナル問題デアッテ 之ヲ研究スルコトハ占有ノ性質ヲ理解スルニ必要ナリト思フ 而シテ占有ノ承継ノ場合ニ於テハ前主ノ占有ノ瑕疵ヲモ承継スルモノナルコトヲ注意スベキデアル。

要スルニ 占有権ノ譲渡ニハ 旧来ノ規定ニ基キテ現実ノ引渡ヲ要スルガ 此外ニ意思表示ノミニヨル特別ノ引渡方法ガアル 之ニ凡ソ三ツアル

事例、—— 現実ノ引渡
意思表示ニヨル —— 特別引渡ヨリ
簡易ノ引渡.

I.] 簡易ノ引渡 traditio brevi manu.

之ハ 譲受人又ハ其代理人ガ既ニ占有物ヲ所持スル場合ニ於テ 占有権ノ譲渡ハ当事者ノ意思表示ノミニヨリテ之ヲ為スコトヲ得 (182 II)。 此ノ規定ニヨレバ場合ニ占有者ノ[illegible]ガ 占有ヲ譲受人ノ為メニ保管スル場合ナリ 例ヘバ賃借人ガ賃借物ヲ買受ケタル場合 占有者タル所有者ガ保管スル場合 此ノ場合ニ於テハ現実ノ引渡ヲ為スコトハ徒ラニ手数ヲ要スルノミデアルカラ 此ノ規定ヲ設ケタノデアル 譲渡人ハ先ヅ其目的物ノ返還ヲ受ケ 更ニ之ヲ譲受人ニ引渡スト云フ手続ヲ経ルコトヲ要セザルモノデアル

古市的占有

[II] 古市的占有 Constitutum possessorium.

(183).

差圖による引渡.

場合に適用する必要はないと思う.

[illegible] 言葉の引渡の為替手形の裏面に記載する限り以外の[illegible]
[illegible] 特殊[illegible]なる[illegible]ので 外国の慣行例を[illegible]
[illegible] 為替[illegible]の[illegible]方面の研究[illegible]
[illegible]の解釋で 故に此問題[illegible]
[illegible] 他人の為に所持人[illegible]
[illegible] 為替[illegible]の故に言葉の引渡[illegible]
[illegible] 為替[illegible]
[illegible] 為替[illegible]
[illegible] 他人の為に[illegible]
[illegible] 場合には[illegible]
[illegible] 即ち言葉の引渡の場合には直接為替[illegible]
[illegible] 譲渡人(第一の債権人)は[illegible]
[illegible] 譲渡人が債権人に[illegible]

[III] 差圖による引渡.

[illegible] 代理人[illegible]
[illegible] 代理人[illegible]
[illegible] (184). 即ち代理人[illegible]
[illegible] 代理人[illegible]
[illegible] 譲渡人[illegible]
[illegible] 代理人[illegible]
[illegible] 代理人[illegible]

II. お孫.

III. 承認の結果.

III 承認の結果.

[illegible]ニハ利益ナル場合ヲ生ズル訳ナリ 此ノ占有保全ノ問題ニ至ルニ現在ノ
[illegible]ニ議論アリ又 主張ノ一定セズ 要素ハ凡テ頃ニ正則ヲ[illegible]
[illegible]ノ[illegible]ニ 且ツカメテ 占有者ノ利益ニ 此問題ノ解決セリ 即チ占有[illegible]
[illegible]ナリ 占有保全ノ適当ヲ[illegible]ナリ.

今ニ一例ヲ挙ゲテ 此理論ノ適用ヲ示サンニ 甲ガ[illegible]ガ要素ニテ15年間
[illegible]下動産ヲ占有シタル[illegible] 死亡シ乙ガ[illegible]ナリテ 要素ニ[illegible]
[illegible]占有ノ[illegible]ト[illegible] 此場合ニ於テ乙ハ自己ノ占有ニ甲ノ占有ヲ
[illegible]ニ[illegible]ガ利益ナリ 如何トナレバ 保全ノ結果 占有ハ20年間[illegible]
[illegible]ニ[illegible]ト[illegible] 而シテ[illegible]ニ至リ(162条I) 之ニ反シテ
[illegible]占有ハ要素 其他ノ特別要件ヲ具備シテ 10年ニ[illegible]ガ[illegible]ニ[illegible]
[illegible]ニ[illegible]ニ[illegible]ニ[illegible]ニ(162II) 今前例ヲ[illegible]
[illegible]ニテ5年間占有ヲナシ 乙ハ要素ニ[illegible]ニテ10年間之ヲ[illegible]
[illegible]ニ[illegible]ノ占有ヲ保全シ結果 15年ニ[illegible]ガ[illegible]ニ[illegible]
[illegible]此場合ニ[illegible]ニ[illegible]ノ占有ノ[illegible]ニ[illegible]ガ利益ナリ 何トナレバ カクシテ
[illegible]特別[illegible]ニ[illegible]ナリ(162II)(163).

第三節 代理人ニ[illegible]占有[illegible]

RRニ於ケル代理ノ法律大要

~~Roma法ハ[illegible]代理ノ[illegible]占有[illegible]~~
~~[illegible]~~ 代理人ニ[illegible]
~~[illegible]~~ 然ルニ[illegible]ニ[illegible]Procu-
~~ator~~ ト云フ一種ノ代理人ニ[illegible]占有ヲ[illegible]ニ[illegible] 然ルニ
Procurator ハ[illegible]

(181),

代理人ニ於テ占有所得ノ三要件

ノ代理人ニ於テ本人ノ為ニ自己ノ意思ヲ以テ占有機ヲ取得スルトキハ初ヨリ其ノ意思状態ニ至ルノ事項ニ即チ善意悪意過失ノ有無ナリ何レニ代理人ニ付テ之ヲ判断スルナリ(101).

代理人ニ於テ占有機ヲ取得スルニ三要件ガ具ヲ備ヘルトスル

(I.) 代理人ガ占有ノ目的物ヲ所持スルコト.

(II.) 代理人ガ本人ノ為ニ占有ヲ得ル意思ヲ有スルコト.

(III.) 本人ガ代理人ニ於テ占有ヲ取得スル意思ヲ有スルコト.

[第一ノ要件]ニ於テ説明ヲ俟タザル者迄ノ事ナリ 本人ガ代理人ニ於テ所持ノ要件ヲ満ス事ヲ得ルト雖ニ代理ノ法律工作ニ代理人ニ付ケ様ニテモ本人ニ於テ其所持スル物ニ付キ事実上ノ支配ヲ為サシムルコトヲ得ルガ故ニ次ニ説明スル代理的要件ニ於テ代理人ニ本人ノ為ニスル意思ナカラザルカラズ故ニ之ニ於テ所持ノ要件ニ代理人ニ於テ之ヲ満ス事ヲ得ルコトガ動キ来ルナリ 代理人ニ於テ他人ニ於テ所持ヲ為サシムルコトヲ得ルニ競ヲ以テ一ツ 即チ代理人ニ於テ一致ノ事ヲ置クルコトヲ要件ニ於テ之ニ其馬丁ヲ両ナル者ニ於テ其馬ヲ買取リテ之ヲ引ツテ来ルコトニ於テ所持ノ要件ハ代理的ニ満サレタルニ於テハ如何カラズ.

[第二ノ要件]ニ於テ代理ノ本質ヲ来ルコトナリ 代理的ノ基礎ノ要件ナリ 説明ノ説明ニ於テ同カレタルコトヲ信ズ 近世ノ代理ニ代理人ノ意思表示ニ於テ得ルコトナリ代理人ハ本人ノ様ナカラズ 公共教会ガ本人ノ為ニ自分ニ於テ占有ノ取得ニ付テモ既ニ代理ノ際ニ於テ以上ニ見タ同様ナリ故ニ代理人ニ意思能力ヲ有スル者ナラザルカラズ 果シテ本人ノ為ニスル意思ヲ以テ之ヲ中心ニ演同能ナリ. 若シ本人ノ為ニスル意思ヲ表示スルニ於テ物ヲ所持スル時ニ自己ノ為ニスルモノト解セザルカラズ 但シ其概限

第三章

占有権ノ効力

第一節 總論

民法ハ占有権ノ効力ト題シテ188条以下ニ於テ左ノ六ツノ事項ヲ規定セリ。

第一）占有者ハ占有物ノ上ニ行使スル権利ヲ適法ニ有スルモノト推定セラルヽコト。

第二）占有者ハ或ル条件ヲ以テ占有物ヨリ生スル果実ヲ取得スルコト。

第三）占有者ハ或ル条件ヲ以テ占有物ノ上ニ行使スル権利ヲ取得スルコト。

第四）占有者ハ占有物ニ付キ支出シタル費用ノ償還ヲ求ムルコトヲ得ルコト。

第五）占有者ハ占有物ノ滅失又ハ毀損ニ付キ回復者ニ任スルコト。

第六）占有者ハ占有訴権ヲ有スルコト。

右六ツノ事項中ニ於テ真ニ占有ノ効果ト称スヘキモノハ如何ナルモノナリヤト

云フニ之レ法律ニ於テ占有ノ事実ニ附与シタル効力ナリ 第四第五ノ二項ハ占有

ノ効果ニ非スシテ 只タ占有ニ伴フテ起ル占有者ト占有回復者トノ間ニ

生スル債権関係ナリ 此債権関係ハ不当利得又ハ事務管理ニ因リテ生スルモノニ

シテ占有ノ効果ニハ非ス 只タ占有カ之ヲ生スル機会トナルモノニシテ此規定ハ

[illegible]ニ過キス。 最初ノ三ツ及ヒ最後ノ一ツハ占有ノ効果

[illegible]占有権ハ之ヲ有スルコトニ決ス [illegible]占有訴権ハ其ノ

[illegible]占有保護ノ為メ[illegible]ナルモノナリ

[illegible]効果ノ一ツトシテ第四ノ[illegible]効果ニ[illegible]

[illegible]スルモノナリ。

[illegible]ヲ五節ニ分チテ左ニ説明セントス。

第二節　批判ノ批定
第三節　決定ノ形式
第四節　批判ノ形式
第五節　回復者ニ対スル批判義ノ（賞相償還、減失毀損）
第六節　占有附属　之ナリ

第二節　批判ノ批定

占有者ニ占有物ノ上ニ何等ニ一批判ノ追従有ニ一モノト批定セラレ（188）、即チ所有ノ意思ヲ以テ占有スル者ハ所有者ト批定セラレ、地上批判ニ於テ占有スル者ハ地上批判ト批定セラレ、ニ何故ナルカ異意先ニ述ベタル占有像ニノ理由ヨリ生ズルナリ　占有像ノ理由ニ至ルニテ種々ノ学説アレバ余ガ正当ト認ムル説ニ実体批像ト秩序批判ノ二ツヲ合セタルモノナリ　ニハ直ニ批定ノ即チ通常状態ニシテ不当ニ他人ノ批判ノ目的物ヲ占有スル如キハ異例トスル事ナリ　基普通ノ状態ヲ尊重スルコトハ所得生活ノ秩序ヲ保ツ所以ナリ　占有者ハ不当ニ占有ヲ得ルモノナルカモ知レヌガ先ヅ一応ハ正当ニ得ルモノト見ザルヲ得ズ　此故来ヲ具体的ニ云ヘバ各ノ場合ニ於テ被告ノ地位ニ立ツテ主張ノ理由ヲ見ルガ一ツニ有ス　即チ占有者ヨリ此ヲ所有者ナルカ故ニ占有スルカ地上批判ナルカ故ニ占有ヲ得ルコトヲ証明スル事ナル　其占有ガ不適法ナルコトヲ証明スル者ハ其不適法ナルコトヲ証明セザルヲ得ズ　而シテ此ニテ中ナル判断ニアラズ　善正ノ所有者ト云ヘバ此批判ヲ証明スルニ付テ大ニ判断ヲ有スル場合ナリ　ニ理ハ所有権ノ証明ハ場合ニヨリテ大ニ困難ナリ　所有権ノ証明スルニハ何レニ之ヲ取ルトスル前者ガ正当ノ所有者ナリ　ニ云ヘ事ニ此ヲ其ノ前者ガ善正ノ所有者ナリニコトヲ証明セザルヲ得ズ

[illegible]

第三節 果実ノ所有.

[illegible]

(189 I).

[illegible]

(189 II).

(190 I). (190 II).

第四節

[I.] (62, 63)

[II.] (192)

192条ノ適用ノ制限
(例外)

[illegible]

[illegible] (86 III) [illegible]

[illegible] 192条ノ[illegible]

[illegible] (193).

動物
- 家畜 ―――――――――――― 前ノ犯罪ガ適用セラレル。
- 家畜外ノ動物
  - 野生ノモノ（生物）――― 先ノ犯罪ニ行フ。
  - 人ガ飼養スルモノ ――― 192条ノ異リテ即チ[illegible]
    シテ一ケ月ノ期限ヲ置ケク。

[illegible]

(194).

[illegible]

(195).

第三節　回復命令ニ依ル執行義務

第一款　右ノ如ク、仮ニ有効ナル債務名義ノ存在ヲ前提トシテ、(196) 次ニ執行機関ハ、(299) 何ナル範囲ニ於テ右ノ債務名義ニ表示セラレタル請求権ノ実現ヲ為スベキヤヲ考察スルニ、先ヅ債務者ハ、

第二款　右ノ如ク、適法ナル執行義務ヲ有スル者ハ、

[I] 執行ヲ為シ得ル時ニ於テ現ニ執行ヲ為シ得ル状態ニアル者（実現義務）、デアル

[II] 執行ヲ為シ得ル時ニ於テ現ニ執行ヲ為シ得ル状態ニナイ者

- 義務ノ中
  - 停止条件ノ成就ニ依リ執行ヲ為シ得ル状態ニ至ルベキ義務ヲ有スル者 (191)
    （本条第1項1号3号（第1項ノ一部））
  - 所定ノ猶予期間ノ経過ニ依リ執行ヲ為シ得ル状態ニ至ルベキ義務ヲ有スル者
- 要ノ中、一部ノ例外ヲ除キ要ス (190)

第三節　回復命令ニ依ル執行義務

第一款　右ノ如ク、仮ニ有効ナル債務名義ノ存在ヲ前提トシテ、(196) 次ニ執行機関ハ、(299) 何ナル範囲ニ於テ右ノ債務名義ニ表示セラレタル請求権ノ実現ヲ為スベキヤヲ考察スルニ、先ヅ債務者ハ、

第二款　右ノ如ク、適法ナル執行義務ヲ有スル者ハ、

執行ヲ為シ得ル時ニ於テ現ニ執行ヲ為シ得ル状態ニアル者（実現義務）、デアル

執行ヲ為シ得ル時ニ於テ現ニ執行ヲ為シ得ル状態ニナイ者ニハ、

義務ノ中

停止条件ノ成就ニ依リ執行ヲ為シ得ル状態ニ至ルベキ義務ヲ有スル者ハ、本条第1項1号3号（第1項ノ一部）ニ依リ、執行文ノ付与ヲ受ケタル時ニ、右ノ状態ニ至ルベキ義務ヲ有スル者デアル (191)。

所定ノ猶予期間ノ経過ニ依リ執行ヲ為シ得ル状態ニ至ルベキ義務ヲ有スル者ハ、右猶予期間ノ経過ニ依リ、右ノ状態ニ至ルベキ義務ヲ有スル者デアル。

要ノ中、一部ノ例外ヲ除キ要ス (190)

第六節 占有者ハ占有附様ヲ有スルコト

民法ハ占有ノ事実ニ独立ノ效果ヲ付ケタルコトハ既述ノ如シ　ここニ云フ占有様ガ成立スルトキハ主法ノ趣意ヲ貫徹セシメテ占有保ニ関シ等ノ一般ガ基本法ヲ定メタリ　今ここヲ説明スルニ先ヅ凡ソ占有ノ保ニハ二種ノ方法ガ有ルコトヲ述ベルヲ可シ即チ自力保護ト占有附様即チ権利保ニノ諸種ナリ。自力保ニ作用ハ既及ビ他ニ法要ニ於テハ説明ノ所ナリ　殊ニ独立民法ニ於テ一般権利者ノ自力保ニ以外ニ占有者ノ為ニ特別ノ自力保ニ様ヲ認メタリ(第859, 860)。ここ占有ノ事実ニ対スル一般諸法ニ於テ為ニ多数場合ニ生ズル故ニ普通ノ権利保ニ利用シテ有力ナル方法ヲ認ムルコトハ大ニ理由アルナリ。吾民法ハ佛法系ノ主法例ニ倣ヒテ自力保ニ至ニテハ何ナレバ理由ヲモ設ケズ　ソノ理由トシテ一般ニ説明セラレル所ハ近世文明諸国ノ法制ニ於テハ凡テ権利ノ名義ガ一定ノ様式ヲ設ケテ之ヲ保ニスル事ヲ得ル故人ガ自力ヲ以テ防衛スルコトヲ許サズ　コノ教令ハ一般ノ理由トシテハ誤ッタモノデハ思フ即チ占有者ト名ヲ既ニ占有様ナル名称ノ下ニ一ツノ権利ヲ有スルモノトセバ以上ノ一般権利者ノ有スル丈ケノ利用ニ之ヲ有スルモノト解ニ可ナリト思フ　然モ刑法ニ正当防衛ノ目的ヲ得ルコトヲ得ルニ於テ民法ニ於テハ普通ノ方法ニ於テ権利ノ防衛ヲ図ル場合ニハ自力保ニヲ認メタリ　玉為ナリト信ズ　余ハ特別ノ理由ナリトモ若シ一般権利者ニ者ノ利用ヲ認メタルコトハ占有者ニモソレ丈ノモノハ認メザルヲ可シト信ズ　然ルニ一般権利者ノ自力保ニ利用ニ何レ丈ノモノナルカ如何ナル範囲ニ於テ如ハ一ツノモノナルカ法律ニ如文ナリ時ハ明カナラズ学説ノ所ナリ　独立民法説明論ニハ其理由アリ(226年以下)　吾民法中ニ此種類ノ理由ナキニ一ツノ欠点ナリト思フ　更ニ角之ニ説明ノ同時ナリ如何ナル場合ニモ才料所ニ於テハ一般ノ利用ナル自力保ニハ一切

I. 占有保持の訴権.

II. 占有保全ノ訴權.

III. 占有回収ノ訴權.

ナルコトヲ以テ此ニ云フ所ハ経済上ノ理由ニ出ルコトハ既ニ出来上ノ第二作物ヲ取
得スルコトハ公益上不利ナルニ所ナルコトヲ.

[II] 占有保全訴權.

之ニ将来ニ発生スヲ恐ルコトヲ如何ニ其指定時間ノ如ク移動
保ノ値ニ於テ明ナルコトヲ (199). 之ノ訴ヲ妨害危険ノ有スル者ニ何等ニ
之ヲ提起スルコトヲ得. 将来ニ於テ一ツノ如ク一年内ノ問題ニ生ルニ
足ル工事ニ於テ占有物ニ危険ヲ生ズ可キ事ノ時例ニ得ル所有者ガ隣
接ノ所ヲ破壊シ器ヲ通物ヲ立テ其時ニハ破壊スルハ他ノ所有地
ヲ一任家ノ上ニ落ツル如キ恐ナリ之ニ対シ先ニ述ベタル保持訴權ノ場
合ニ於ケルト同一ノ理由ニ於テ其地定ヲ準用スヲ得ル即チ第三ノ時ニ一年ノ
ヲ得ル蓋時ノ為ニ提起スルコトヲ許サズ (201. II).

[III]. 占有回収ノ訴權.

之ニ占有物ヲ奪ハレタル場合ニ其返還及指定時間ヲ与ヘルコトヲ目的トス (200).
即チ此訴權ニ強制空キノ如キ不利ナルコトヲ意思ナリシテ占有物ノ所持ヲ失
ヒタル時ニ占有者ノ保ゼスル趣旨ニ出デタルモノナリ民法ニハ同一ノ奪ハレ
ヲ一時ノ用ヒテアルガ其意味ハ意思ナキ場合ヲ見タルモノト解セザルヲ得ズ
故ニ例ヘバ占有者ガ強制ニ於テ他人ニ占有ヲ強ニ如キ時ニハ占有ヲ
強ニ之ヲ意思ナキ行為ガ云ヘバ故ニカル場合ニハ回収訴權ニ存セズト
思フ. 占有訴權ニ於テ謂ヒ得ル者ハ占有者ノ何人ナルヲ問ハズ之
ニ対シテ力保ニ之ヲ得ルモノト言ハザルヲ得ズ而シテ此事ニ於テ一ツノ例外
アリ追奪者ハ其一般承継人ニ対シテハ無限ナリ此ニ保奪者ニ追奪ナル者
即チ特定承継人ニ対シテハ此意志ナル場合ニ限リ之ヲ提起スルコトヲ得ル
所引ノ場合ニ保ツ趣旨ニ出デタルモノナリ且ツ此場合ニハ特定承継人モ無正

意思ノ抛棄

第四章

占有機ノ消滅

占有機ハ心素ト保持ノ二ツニ因ルノ所述ノ如シ故ニ此二ツノ要素ノ一ツヲ欠クニ至ラバ即チ占有ノ意思又ハ所持ノ事実ナリニ至ラバ占有機ノ喪失ヲ来ス説ナリ 民法203条ニ占有機ハ占有者ガ占有ノ意思ヲ抛棄シ又ハ占有物ノ所持ヲ失フニ因テ消滅ス ケレバ即チ其所以ナリ ここハ者然ノ事ニシテ明文ヲ俟タザル如クナレバ民法ハ此等文ニ於テ常ニ他書ニアルヲ言ハレタ説ニシテ即チ占有者ガ不法ニ為ニ云フ他人ハ占有ノ侵害ガ為ニ用ニ所持ヲ失フ事実ガ生ニタルニ至ラバ占有機ハ者然消滅セズ 一年以上占有回収ノ訴ヲ起ニテ其訴ニ勝ツ中ハ常ニ一時ニ占有ヲ失ハザリニモノト見做サレ ここニ占有ノ回収ヲ認メタル以上ハ者然ノ事ナレバ多少法文ニ異様アルトモ之ニ似書ナリ 占有意思ノ抛棄ハ占有者ガ占有物ニ対シテ自ノ為ニ云フ意思ヲ変ツルヲ云フ ここハ一般ノ動作ニ於テ此等又ハ然等ノ如ク例ハ占有物ノ譲渡ヲ得ニ如キハ此等ノ抛棄トモ云フ又占有物ヲ公務所ニ遺棄ニ如キハ然等ノ抛棄ナリ 但シ占有意思ハ必ズシモ経済的ニ有益ニ云フヲ必要トセズ例ヘ其ノ名ヲ立ツ中断ニシテ其抛棄アルモノト見ルヲ可ニアラズ例ヘバ一時蕃族ニ又ハ睡眠中ナル決シテ占有意思ノ絶止ニアラズ 此等ハ先ニ占有ノ理論トシテ述ベタル如ク主観主義ノ矩所ナリ 然ニ民法ノ優ル所ナリト思フ元来ノ結果ニ於テハ主観主義ニ於テハ ここニ如キ場合ハ例外ト説クニアラズ 占有意思ガ有無ハ見ルナリ 即チ場合ニ於テハ此見解ハ甚ダ紛雑ナルヲ以テ常ニ此等件ヲ必要トセザル主義ガ占有保ゲノ趣旨ニ叶フモノト信ズ

右ノ如キ場合ニ占有意思ハ止ミタリトノ見ガルモ元来占有ノ意思ヲ要素トスル故ニ其法律ニシテ意思能力ヲ有スル者ニアラザレバ占有ヲ取得スルヲ得ザル

所持ノ抛棄

代理人ニヨリテ占有ヲ為ス場合ノ喪失

如ク占有意思ノ抛棄モ亦之ヲ為シ得ルコトガ認メラレタリ 只ダ法定代理人ノ意思ニ
ヨリテ消滅スル場合ニ於ケル ニ占有ノ取得ニ付テモ同一ナリ。
又占有ノ意思ヲ要素トスル結果トシテ占有者ノ死亡ニヨリテ消滅スルモノト云ハザ
ルヲ得ズ 少クモ其者ノ占有ノ消滅スルナリ 只ダ右法人ニ於テ前者ノ占有ヲ主張
スルコトヲ得ルニ前述ノ如シ。
次ニ所持ノ喪失ハ占有物ニ至ル可貴土ノ支配ノ絶止スルコトヲ云フ。此可貴ニ
占有意思ノ抛棄ニ因ルモ其文字ニ拘泥シテアマリ狭ク解スルヲ 占有可貴ニ一
時的妨害ヲ受ケルモ決シテ占有機ノ喪失ヲ来スコトナシ 例ヘバ占有物ヲ
アル人ノ家ニ置ク忘レタルカ又ハ管理者ヲ置カズシテ旅行セル時カニハ所持
ノ可貴ハナクナリシ如クナルモ斯ク狭義ニ解スルヲ 要スルニ所持ノ喪
失ハ占有物ガ確定的ニ他人ノ占有ニ移ルコトヲ可貴土ノ支配ノ確定ノ状態
ニ於テ絶止スルコトヲ云フナリ ニ可貴土ノ同能ナリ。
占有機ノ物性ナリ 故ニ他ノ物性ニ因ルモ占有物其ニ、滅失ニヨリテ消滅
スルコトヲ得ルコトヲ知ル 就ケテ有生スルコトヲ得ルコトヲ機形ナリ ニ此ノ右形
土ノ滅失ニ付テ少クモ疑ナキコトガ法律上ノ滅失ニ付テモ同様ナリ 例ヘバ合
同ノ為ニ土地ヲ徴収セラレタルカ其他占有物ガ不動産物トナリ如ク
同様ナリ 然ルニ占有物ノ著形又ハ一部ノ滅失ノ如キハ決シテ占有機ノ喪失
ヲ来ルコトヲ云フ 其理由ニ物性論ニ於テ目的物ノ滅失ヲ説ク
(二番P.2. 即ち実質、形状、名称ガ変ハルコトヲ云フ)
者ヲ直ニ知ルコトナルカ故ニ宣示ヲ論ルニ。
以上直ニ所ハ占有者ガ占有ヲ為ス場合ニ於ケル占有機ノ喪失ナリ。
ニヨリ代理人ニヨリテ占有ヲ為ス場合ノ喪失ニ付テ直ニ云フ。
ニ場合ニ於ケル占有機ノ喪失ニ至ルモ 古来学説及之法例ガ正々ナリ而シ
其理由ニ拘泥セル如キ全体ニ於テ代理人ガ得ルニ以上ニ一般ノ標準ヲ

[illegible]

[I.] [illegible]

[illegible]

[II.] [illegible]

[illegible]

至者ナラン 即チ其人ノ死亡、代理人ノ死亡、禁治産、破産、失踪宣告ノ解除ヨリ取
戻ヲ為シ得ベキ者ナルヲ以テ有効ニ其他占有物返還ノ手続ニ於テ
占有権ヲ認ムルニ至ルコトヲ得ベシ故ニ反之ノ場合ニ於テハ占有権ノ消
滅ニ即チ第三者ノ代理人ノ消滅ニ基ク消滅ニ帰スベシ然ラバ何ノ時
消滅ニ帰シタルヤ代理人ノ死亡ヲ得ベキ時ニシテ其人ヲ代理人ニ占有物ノ返還ニ
如何ナル手続ニ於テ占有ヲ得ベキ如キ時ニ初メテ代理人ニ於テ行了ニ帰シタルニ止
ル故ニ代理人ニ於テ占有ヲ得タルニ至ルト云ハザルベカラズ 204 II 即チ代理人ノ消滅ハ占有ノ消滅ニシテ
ナリ。

第五章

準占有

占有権ハ物権ノ有スル所ニ止ル 占有物ノ所持ノ内容ニ於テ物権ノ
行使ニ類スル占有ト云フモノニ限ル 然レ共其物権行使ノ状態ヲ備フルニ必
要ナル事ニ於テ物ニ対スルト大差ナシ 故ニ歩進メテ云ヘバ所有権其他
占有ノ内容ニ於テ物権ニ類スル占有権ハ第三人ノ善意ナル物権ノ外観
ニ対スルト見ルヲ以テ法律上ノ効ニ基ク如シ 而シテ其物権ノ外観ト
思フ事実ニ於テ物権ノ観念ヲ以テ占有物ニ至ルガ場合ニ
物権ニアラズ占有ト称スルモノナルガ故カナリ 而シテ其状態ヲ備フルニ至ルガ
ハ時ハ故ニ民法ニ於テハ之ヲ準占有ト称シ物権ノ行使ヲ為ス状態ヲ占有
準ズル準占有ノ名称ノ下ニ (quasi-possessio) 占有権ニ関スル規定ヲ準用
スルコトヲ得 (205)。如何ナル物権ヲ以テ準占有ト為スヤ之ヲ分ケテ
地上権、永小作権、役権、質権ノ如キ物ノ所持ノ内容ニ於テ物権ノ行使
ニ類スル占有ニ所有意思ヲ必要トセザルニ過ギズト雖モ立法上ノ理由ニ
基ク特別ノ場合ニ之ヲ準占有ニアラズ準占有ノ目的ナルモノ物権ニ限ルモノ地役権、抵当権、

W324.2
T052
42
7
324.2
T052

最高裁判所
図書館
明治文庫 2759
昭57.3

23.12.1
17858

W324.2
T052
1

42
7

324.2
T052

23.12.1
17858

Kodak Color Control Patches
© Kodak, 2007 TM: Kodak
Blue
Cyan
Green
Yellow
Red
Magenta
White
3/Color
Black
Kodak Gray Scale
C
Y
M
© Kodak, 2007 TM: Kodak
A 1 2 3 4 5 6 M 8 9 10 11 12 13 14 15 B 17 18 19