

ニテ権利ヲ取得シ得ルハ旧民ノ如キ不却合ナレト云フテ得ルハ倫理ニ通
 合セリト云フ能ハス占有ノ後ニ悪意ナリシ場合ハ長期ノ取得時効ニヨリテノミ
 権利ヲ取得シ得ヘキモノトナスヘキモノト考ヘラル若シ占有ノ初ニ善意ナリレ
 者ヲ保護スルハ必要アレハ其時ニ直ニ権利ヲ取得ヘキモノト考ヘルヲ得サルヘシ
 其後ノ期間経過ヲ必要トスル根拠ニ乏シ又及対ノ方面ヨリ考テハ占有ノ時悪
 意ニシテモ権原ノ当時ニ善意ニシテ而モ対價ヲ供シタル人アレハ之ヲ保護スル
 必要起ルト信ス舊民ノ動産ノ取得時効ニ付テハ占有者カ時効ノ期間引渡キ善意
 ナリレフヲ必要トス我新民法ハ民法ノ如ク善意ニ基ク期間ノ取得時効ト共ニ
 悪意ニ基ク長期ノ取得時効ヲ別ニ認ムル立法例ニ於テハ短期時効ニ付テハ占有
 者カ常ニ善意ナリレコトヲ必要トスヘキ筈ナリ英法ハ無形ノ不動産ニ干スル元
 ノテ除クノ外取得時効ナシ普通ノ不動産ニ付テハ十二年ノ出訴期限アルニ止マ
 ル故ニ十二年ノ至過ニヨリ権利者カ其権利ヲ失フ一ハ占有者カ善意又ハ悪意ノ
 ルトヲ區別セス又実質ニ於テ不動産ノ取得時効ヲ規定シタモノト考フル舊民九
 〇、九二七ホノ規定ニ於テモ占有者ノ善意悪意ヲ問ハサルナリ
 以上ハ長短期ノ時効ニヨリ所有権ヲ取得スル場合ヲ想像セテ物ノ占有者カ其

物ノ所有権ヲ取得スルニハ法定ノ期間所有ノ意思ヲ以テ其物ヲ占有セシムル必要
 ナリ己ニ物ヲ占有スルニヨリ其所有権ヲ取得シ得ヘキモノトセハ所有権以外ノ
 物権ニテモ物ヲ占有スルニヨリテ之ヲ取得シ得サル理ナシ又物権ニ非ル財産権
 ニテモ其権利ヲ有スルモノ、如ク行使スルニヨリ之ヲ取得シ得サル理ナシ我新
 旧民法ハ民法共ニ物ノ占有又ハ行使ノ行使ニヨリテ所有権ニ非ル財産権ヲ取得シ
 得ヘキモノトセリ然レ旧民法トハ民法トニ於テハ此矣ニ干シ特別ノ規定ヲ設ケス
 又必要ナシ何トナレハ之等ノ旧民法ノ立法例ハ物トハ権利ノ如キ無体物ヲ含ミ
 権利ヲ行使スル一ヲ以テ占有トナスカ故ナレハナリ旧財六〇、一八〇、一三八、一三三
 三二九〇 即所有権ニ非ル財産権ヲ無体物トシ之ヲ目的トスル所有権ノ想像シ其
 財産権ノ行使ヲ以テ無体物ノ占有ト見ル故ニ所有権ノ名義ヲ以テ占有トナスニ
 非サレハ時効ニヨリテ所有権ヲ取得スル一ヲ得トナスハ必スシモ所有ノ意思
 ヲ以テ有体物ヲ占有ル一ヲ必要トセス然ルニ我民法ニ物ハ有体物ヲ云ヒ物ヲ
 所持スル一ヲ占有トシテ権利ヲ行使スル一ヲ準占有トシニ者ヲ區別シ所有権ニ
 非ル財産権ノ所有権ナル觀念ヲ認メス之民一六三ニ概括的規定ヲ設ケシ理由ニ
 レテ其主旨トスル所旧民法ハ民法ト異ナル所ナシ唯物及占有ノ意味ニ差ナル結

果ニ過キス即氏一六三、ヨリテ自己ノ為ニ意思ヲ以テ他人ノ不動産ヲ占有シ且

地上権又ハ永小作権ヲ有スルモノ如ク行使セル人ハ法定期間満了ノ時地上権又

ハ永小作権ヲ取得シ債権ノ準占有者ハ法定期間満了ノ時其債権ヲ取得スルトト

ナル又他人ノ土地ニ対シ地役権ヲ有スルモノ如キハ行使スル人ハ法定期間満了

ノ時ニ其権利ヲ取得スルトナル

予ハ民一六三ノ適用ヲ受クル場合稀ナリト信ス理由ヲ増クレハ第一容假ハ占有

ハ取得時効ノ基礎トナラス容假ノ占有トハ或物ノ所有権カ他人ニ属スルトテ

認シテ其物ヲ占有スルトテ之カ爲ニ時効ニヨリテ其物ノ所有権又ハ其他ノ

権利ヲ取得スルヲ得人民一八五、四一三、八、二、則一八五、八、二、三六、第二他人

ノ所有権ヲ承認セシメテ物ヲ占有スル人ハ其物ニ付テ所有権ニ非ル権利ヲ取得

シ得サレ理由ナキカ如キモ占有者ハ所有ノ意思ヲ以テ占有ヲナスモノト推定セ

ラル權利ニシテ自己ノ最モ利益ナル所有権ヲ取得シ得ヘキ場合ニ之ヲ取得スル

ヲ欲ヒス却テ所有権以下ノ権利ヲ取得セシモノナルヲ主張スルヲ稀ナリト

信ス、第三、債権ニ從テ担保物権ハ債権ヲ係ナケレハ存在スルト能ハサル性

質ノ権利ナリ故ニ更ニ物ヲ占有スルニヨリテ担保物権ヲ取得スルトテ得ズ故令

債権ヲ係アル場合ニテモ権利者カ物ヲ占有スルニヨリテ担保物権ヲ取得シ得ヘ

キ時期ニハ其債権ヲ係ハ非済又ハ時効等ニヨリ已ニ消滅ス担保物権ノミヲ取得

シ得ルヲ能ハサルヲトナラム第四、通常ノ債権ハ通常一四ノ非済ニテ消滅スヘキ

モノナレハ物権者ニ非ルモノカ非済ヲ受ケンレハ其非済カ有效ノモノナリヤ否

ノ問題ハ生スルモ取得時効ノ問題ハ生セス元本ノ非済期前ニ定期數回ニ利子ヲ

払フヘキ場合及定期金ノ債権ノ場合ニ於テハ債権者ニ非サル者カ恰モ債権者ナ

ルカ如ク法定期間其利子及定期金ノ非済ヲ受クルアルヘシ其時ハ時効ニヨリ

其債権ヲ取得スルトトナルカカ、ルヲ稀ナルヘシ短期長期ノ二種ノ取得時効

ニ共通ノ要件ナル占有ハ法定ノ期間継続セシテ要ス民法六四、アル理由ニシテ

占有者カ任意ニ占有ヲ中止シ又ハ他人ノ爲ニ之ヲ奪ハシシ片時効ハ中断セラル

之ヲ自然ノ中断トシテ引証一〇六、一〇八、三九、四三、任意ニ占有ヲ中止ストハ占

有者カ所得ヲ失フテ又所有ノ意思ヲ失フテ自己ノ爲ニスル意思ヲ失フ又ハ二者ヲ

合セ失フテナリ他人ノ爲ニ占有ヲ奪ハレシキハ所持ヲ失フモノナルカ占有回收

ノ故ニヨリ占有者ヲ回復セシキハ時効ハ中断セラレザリシモノト見ル之民二〇

二、二〇一、三、二〇三、但書引証一〇六、拙ル四〇ニ項、民法一六五ニ付テハ別ニ述ヘキナ

其一六五、外一六三ニ於ケル干係ハ一六四、一六二ニ於ケルカ如キ干係ナリト見
レハ可ナリ

消滅時効

時効ノ種類ハ旧民法旧民法消滅時効ヲ免責時効ト稱ス *prescription liberatoria*
liberatoria 旧民法三一九、債権干係ノミニ付テ云ハハ消滅時効免責時効同一トナル
故ニ一ヲ選ビ他ヲ捨ツルノ理由ナシ併シ我現民法ハ時効ニヨリテ消滅スル権利
ヲ債権ニ限ラズ旧民法モ必スシモ債権ニ限ラズ旧民法一五五、財九九、二八七、二九〇
ハニニ六六、然ラハ免責時効ノ名称カ狭ニ失シ名実合セサルヲ明ナリ故ニ我民
法ハ消滅時効ノ名ヲ用ユルトセリ民法モ字術措トシテハ *prescription liberatoria*
liberatoria ナル文字ヲ用ユ柱民法總則五章ニ規定セル時効ハ請求権ノ消滅時効ナリ
取得時効ノ間接ノ結果ニヨルニ非サレハ物上請求権ヲ失フアルモ物権其モノ
ヲ失ハサル如ク見ルカ如シ消滅時効ニ付テハ取得時効ニ於ケルト同レク之ヲ長
期短期ノ二種ニ區別スルヲ得一般ノ立法例ニ於テハ三十年ヲ以テ長期ノ消滅
時効ノ期間トス其他ニ種々ノ短期ノ消滅時効ヲ定ム旧民法一五〇、民法ニ二六二、一
九五、我民法ニ於テハ消滅時効ニカ、ル期限ヲ二種ニ大別ス債権又ハ所有権

三九八

ニ非ル財産権ニ付テハ二十年ヲ以テ長期ノ消滅時効トス債権ハ十年ヲ以テ長期
ノ消滅事項ノ期間トシ五年ヲ以テ短期ノ消滅時効ノ期間トス別ニ定期金ノ債権
ニ付テハ其消滅時効ノ期間ヲ二十年トスルノ外債権ノ種類ニヨリ三年二年又ハ
一年ノ消滅時効ノ期間ヲ定ム此外特別時効ノ期間ニ付テハ前ニ時効ト民法中ノ
種々ノ期間ニ付テハ条文ヲ参照セヨ、商法ハ商事ニ干スル債権ノ消滅時効五年
ヲ以テ通則トナセリ新ク消滅時効ニ長期ト短期トアリ又短期時効中ニ細別アリ
其區別ハ取得時効ニ於ケル長期短期ノ區別ト全ク性質ヲ異ニス即取得時効ハ要
件ノ區別ニヨリ短期長期ノ區別アリ消滅時効ノ要件ハ長期ト短期ト同ハス一
般ニ通シテニヨリ外ナレヨニ要件ハ左ノ如シ

一、法定ノ期間

二、権利ヲ行使セザルコト

一、権利ヲ對抗セラルヘキ人即時時効ノ利益ヲ受クヘキ者善意又ハ悪意ハ之ヲ同ハ
ス此真ニ付テハ法文ヲ掲タル立法例ナシ併シ消滅時効ノ性質上其利益ヲ受クル
人ノ善意悪意ヲ問フヲ待サルヲ言テ僕タズ取得時効ハ占有者ヲ保護スルヲア
ルヲ以テ異レリ即善意ナラサルヘカラス取得時効ノ一要件タル法定ノ期間トハ
権利ヲ行使シ得ヘカリシキヨリ起算シテ之ヲ定ム即消滅時効ハ権利ヲ行使シ得

三九九

ヘキ時ヨリ進行ス民一六六一項旧証一三五、独一九八、故ニ始期又ハ定款停止条件付利ニ付テハ期限ノ到来又条件成就ノキマテハ時効カ進行セズ仙三三七、旧証一三五、ハ此奥ニ付テハ規定スルニ過キサルモ其精神ハ民法一六六一項ト同一ナルヲ疑フ
一六六一項ノ如ク定メシナラハ旧証一三五、仙三三七ノ如キ規定ハ不必要ナリ一六六一、如キ規定ク時効ノ停止ト見ル立法例アリ然レモ時効カ進行シ始メサル前ニ時効ヲ停止スルハ論理的ニ非ストシ我民ハ時効ノ起算其ヲ定シモノト見即時効進行ノ始期ヲ定メシモノト見民一六六一項ノ規定ハ当然ノナリ別ニ法文ヲ俟タスト信ス何トナレハ消滅時効ト取得時効ハ性質及効カラ異ニスルモノニシテ別段ノ規定ナキ以上ハ其一ヲ以テ他ヲ左右スルヲ得サルヲ明ナリ然ルニ旧民法ニモ証一三三、同條ノ規定アリ仙三三七ノ規定ニ付テハ又其ノ解款ナキニ非ス故ニ或ハ誤解ヲ生セサルヤ慮リ作リシニ過キス始期附又ハ停止条件付權利ハ消滅時効カ進行セサル中ニモ其目的物ニ付テハ取得時効ハ進行シ得ルモノナルカ消滅時効ノ進行シ始ムル前又ハ其完成スル前先ツ取得時効完成シ始期付又ハ停止条件付權利ヲ失ハシムル結果ヲ生スルヲナシトセス之民一六六一項ニ但書ノ規定ヲ設ケシ理由ナリ旧証一三三、ニモ同様ノ但書アリ余ハ但書ナクモカク解款セラ

ルルヲト信ス一三九ヲ見ヨ

二消滅時効ノ他ノ要件ハ即權利ノ不行伏ハ法定ノ期間継続セシテ必要ナリ若シ消滅時効カ完成スル前ニ權利者カ權利ヲ行ハハ時効ハ中断セラル民法ハ權利ノ種類ヨリ消滅時効ノ期間ニ差等ヲ設ケレハ前ノ如シ先ツ債權ノ消滅時効ハローマ法以來多クノ立法例ハ三十年ヲ以テ其期間トナセリ旧証一五〇、仙三三六ニ独一九五、併交通機關發達ノ今日ニテハ三十年ハ長キニ失ス且我國ニ於テハ現行民法ノ實施進行ハレシ明治六年ノ出放期限条件ハ五年ヲ通別トセシ程ナレハ民法ノ原案ハ初メ二十年トセシカ衆議院ハ十年ニ短縮セリ民法一六七、然ルニ定期金ノ債權ハ債權ト異ク通常數十年間存続シ得ル性質ノモノナレハ其消滅時効ノ期間ヲ十年ヲ短縮スルハ穩当ナラス定期金ノ債權ハ二十年トセリ故ニ普通ノ債權ト定期金ト定期金トノ債權トノ間ニ期間ノ長短ノ差生ス併シ原案ニハ普通ノ債權ヲ定期金債權モ共ニ二十年ニ一定セリトセリ例ハ普通ノ債權ノ消滅時効ノ期間ハ十年ニ短縮スルヲ余尚ニ區別ヲ立ツル必要ナキモノト信ス何トナレハ前期ノ并濟ハ定期金ノ并濟ヲ承認スルノミニシテ時効ヲ申断スル効カ有スルカ故ナリ旧民地民仙民ニハ法レテ西者ノ間ニ長短ノ區別ヲナサズ定期金債權トハ旧民

法ノ所謂年金債ニ相当スルモノナリ數何ノ債権カ集合セシモノニ非ス又毎期ノ
 弁済ハ債権ヲ減少スルモノニテ通常ノ債権ニ於ケル利息ノ如キ從タル性質ニ非
 ス定期數回ニ支弁スヘキ一何ノ債権ナリ例ハ養料ヲ受クル債権修自定期金債権
 ノ如シ民六九以下其定期ハ西洋ハ一年ヲ普通トス故ニ年金債ナル名稱アリ我國
 ニテハハカハハ慣習ナシ理論ヨリ云ヘハ半歳月月ニ弁済セラレサルニ非ス年金
 ト云フヨリ定期金ト云フカ可ナリトテ此名稱ヲ用ユ旧民法ハ定期債権ノ時効
 ハ證書ノ日附ヨリ進行スト旧証一五ニ併シ債権者ハ第一回弁済期ニ達スル迄其
 権利ヲ行ハレス故ニ民法ハ亦一回弁済期ヲ時効進行ノ終期トス民法一六八ハ似
 同シ定期金ノ債務者ハ第一回ノ弁済ヲナセシハ債権者ハ亦二回ノ弁済期迄ハ
 其権利ヲ行ハス故ニ此場合ニテハ時効ハ第一回ノ弁済期ヨリ進行シ順次數
 回ノ弁済ヲナシ最後ノ弁済期ニ達セシハ定期金債権ノ性質ハ普通ノ定期金債
 権ノ性質ト異ラヌ然ルニ定期金ノ債権ニ付テハ特ニ其消滅時効ノ期間ヲ二十年
 トセシ爲最後ノ定期金ニ付テモ其弁済期ヨリ二十年ヲ經過セサレハ時効ヲカ
 スト民法一六七ノ通則ト權衡ヲ失スルノ嫌アリ是民一六八ノ規定ヲ設ケシ所以ナリ
 併シ二項ノ規定ハ定期金ノ債権ニ付テ特ニ其消滅時効ノ期間ヲ延長セシ爲必要

ヲ感セシモノニシテ若シ定期金ノ債権消滅時効ト普通ノ時効トノ差ヲ要セスト
 セハ一六八ニノ如キハ無用ノモノナリ旧民法ニ二項ニ相当スル規定ナキハ当然
 ナリ債務ノ弁済ハ債権ヲ承認スルモノニテ時効中断ノ効力ヲ有スルモノナリ
 故ニ毎期ノ弁済ヲ受ケ未リシ定期金ノ債権者ハ安心セハ其債務者ハ二十年以上
 毎期ノ弁済ヲナセシ後次期以後ノ弁済ヲナスヲ拒ミ債権者ヨリ請求スルト債
 務者ハ時効ニヨリ債務ヲ免レシト云ヒテ請求ニ恣セシハ債務者カ引續キ弁済
 ン来リシモノナレハ中断セラレテ完成セスト云フヲ債権者カ証明スルノ困難ナ
 リ如何トナレハ弁済者ハ受領者ニ對シ受取証ヲホムル権利アリ(四八六)又通常受
 領者ヨリ弁済者ニ受取証ヲエフルモノナリ係シ弁済者ヨリ受領者ニ弁済ヲナセ
 ント云フ證書ヲエフルヲ要セス又受領者ヲホムルノ権利ナシ民法一六八三項ヲ
 定メシ所以ナリ旧民法同シ証承認書作成ノ費用ハ旧民法ハ相方當事者ノ負担トス
 旧民法ハ債務者ノ負担トス現民法ハ規定ナシ故ニ債務者ノ負担トスルハ至當ナ
 リトス債権ノ消滅時効ハ十年ヲ通則トス定期金ニ付テ二十年ノ例外ヲ設ケタリ
 而シテ短期(債権)ニハ五年ヲ通則トス民法一六九ハ旧民法同シ種民ハ四年トナセリ
 獨一九七ハ我民一六九二年又ハ之ヨリ短キ時期ヲ以テ定メシ金支其他ノモノハ論

四〇六
権ノ消滅時効ヲ認めル故ニ免責時効ノ名稱ハ適當ニアラス我民法ハ後ニ云フカ
用益権ヲ認めス地役ニ付テノ債権ニ非ル財産権ノ消滅時効ニテラサレ特別ノ
規定ヲ掲クルニ止マル其他ノ物権ニ付テハ民法一六六、一六七、二項ノ規定ニ概括
的規定アルカ之ヲ以テ十分トセシナラン地役権ノ消滅時効ハ二八三、二九一ヲ見
ヨ然ルニ民法上ノ物権ハ其性質上消滅時効ニカシテラサレ若アリ債権ニ從タル担
保物権ハ其一ナリ担保物権ハ債権ニ從タルモノナレハ債権力消滅時効ニテ消滅
スル片ハ其担保物権モ之ノ同時ニ消滅セサルヲ得ス之ハ債権消滅ノ間接ノ結果
タルニ過キス我民法ハ債権ハ時効ニテ全ク消滅スルモノトセハ時効ニカ、レハ
債権ニ付テ担保物権ノ消滅スルヲ認メラレズ債務ノ弁済ニヨリテ債権消滅ス
ル片モ亦同一ノ理由ニヨリ担保物権消滅セサルヲ得ヌコレ又間接ノ結果ナリ債
権者ハ其権利ヲ全クスル為メ担保物権ヲ実行セシキハ之ニヨリテ担保物権ナク
ナルヲ明ナリ担保物権ヲ有スル債権者カ弁済ヲ受ケサレハ又担保物権ヲ実行ス
ルヲナク債権カ現存スル間ニ其担保物権ノ消滅時効ニカ、ルヲアリ得ヌ何ト
ナレハ債権消滅時効ノ期間ハ十年ナリ債権ニテラサレ財産権ノ消滅時効ハ二十
年ナリ又債務者ノ承認ニヨリテ債権者消滅時効中断セラルレハ其担保物権ノ效

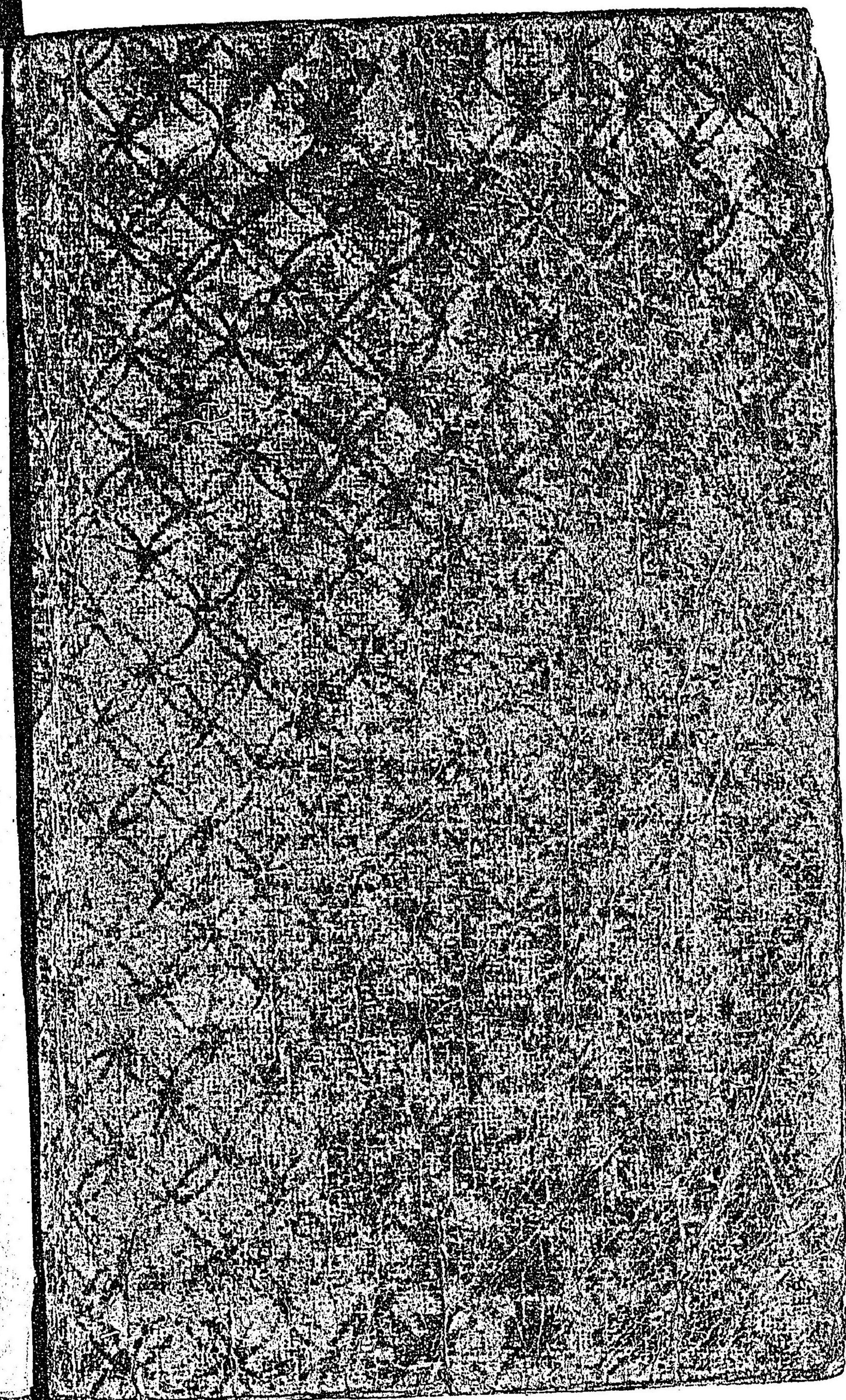
カモ亦中断セラル、カ爲ナリ只不動産債権ニ付テハ法律上存続期間ヨ十年ニ限
レハ債権ヨリ前ニ消滅スルヲアリ得ルナリ是ハ法ノ規定ノ結果ニテ消滅時効ニ
カ、リント云フテ得ヌ、留置権及質権ハ占有ノ消滅ニテ消滅スコレハ要件ヲ欠
カ故ナリ即要件ヲ失ヒシカ爲ナリ消滅時効ニカ、ラズ地役権ハ土地ノ所有権
ニ從タル物権ナリ要役地ノ所有者ニ屬シ兼役地ノ負担トナリテ其所有権ヲ制限
スルモノナレカ地役権者カ若シ長ク権利ヲ行使セサル時ハ兼役地ノ所有者ハ少
シモ制限ヲ受ケスレテ完全ニ其所有地ニ付テ所有権ヲ行フヲ得コレ地役権ノ
消滅時効ヲ認め兼役地ノ負担ヲ免ル、所以ナルカ其主旨トスル所、寧ろ取得時
効ノ作用ヲナスモノト見テ過ナラカム、

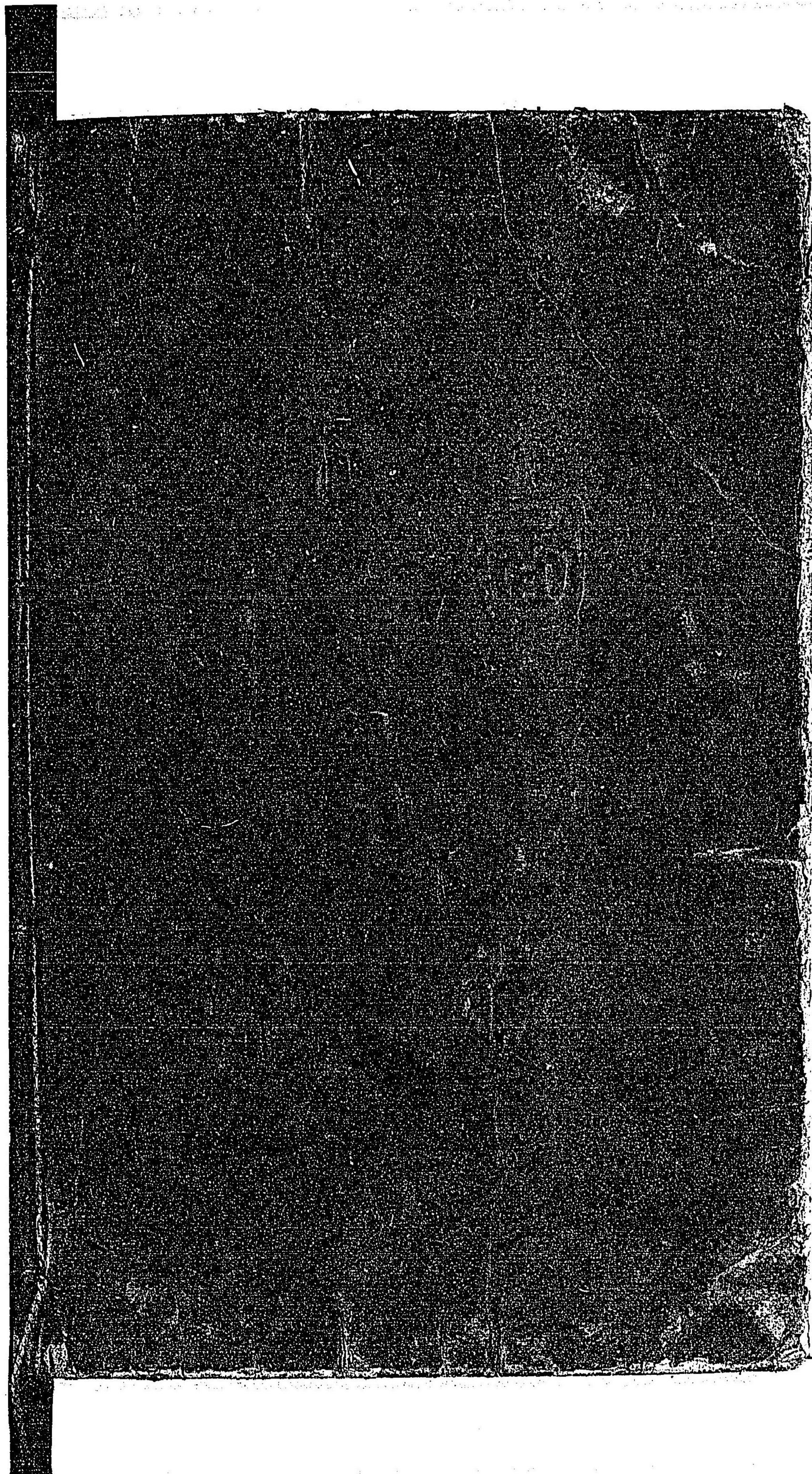
民法ノ認ル主タル物権ハ占有権所有権地上権永小作権ノ四ナリ所有権ノ消
滅時効ナシ又占有権モ性質上、消滅時効ニカ、ラズ占有ノ意思又所持ノ事實ニ
ヨリ占有ヲ失フハ其要件ヲ欠クカ故ナリ地上権永小作権ノ二ハ或、所有権ノ支
分權ト云フモノニテ其権利ノ範圍ニテ所有権ヲ滅却セルモノニシテ地上権又ハ
永小作権者カ永ク其権利ヲ行ハサル片ハ是等ノ人ニ利益ヲ与フルヲナク所有者
ニ不利益ヲ被ラシムルコトナレハ二種ノ物権ノ消滅時効ヲ認めル次第ナリ併

レ永小作権者ハ必ス小作料ヲ払ハサルヘカラス地上権者モ亦多數ノ場合地代ヲ
払フヘキモノナリ是等ノ権利ヲ行ハスコレヲノ義務ヲ行フ人實際上ナカルヘシ
若シ義務ヲ行ハルト欲セハ所有者ハ地上権ハ永小作権ヲ消滅マシタルヲ得シ
ハコノ種類ノ物権カ消滅時効ニヨリテ消滅スルヲハ實際上得ヌト見テ可ナリ

民法總論 完

14
638





14
638

034092-001-6

14-638

民法講義

土方 寧/述

M43

BBL-0543

