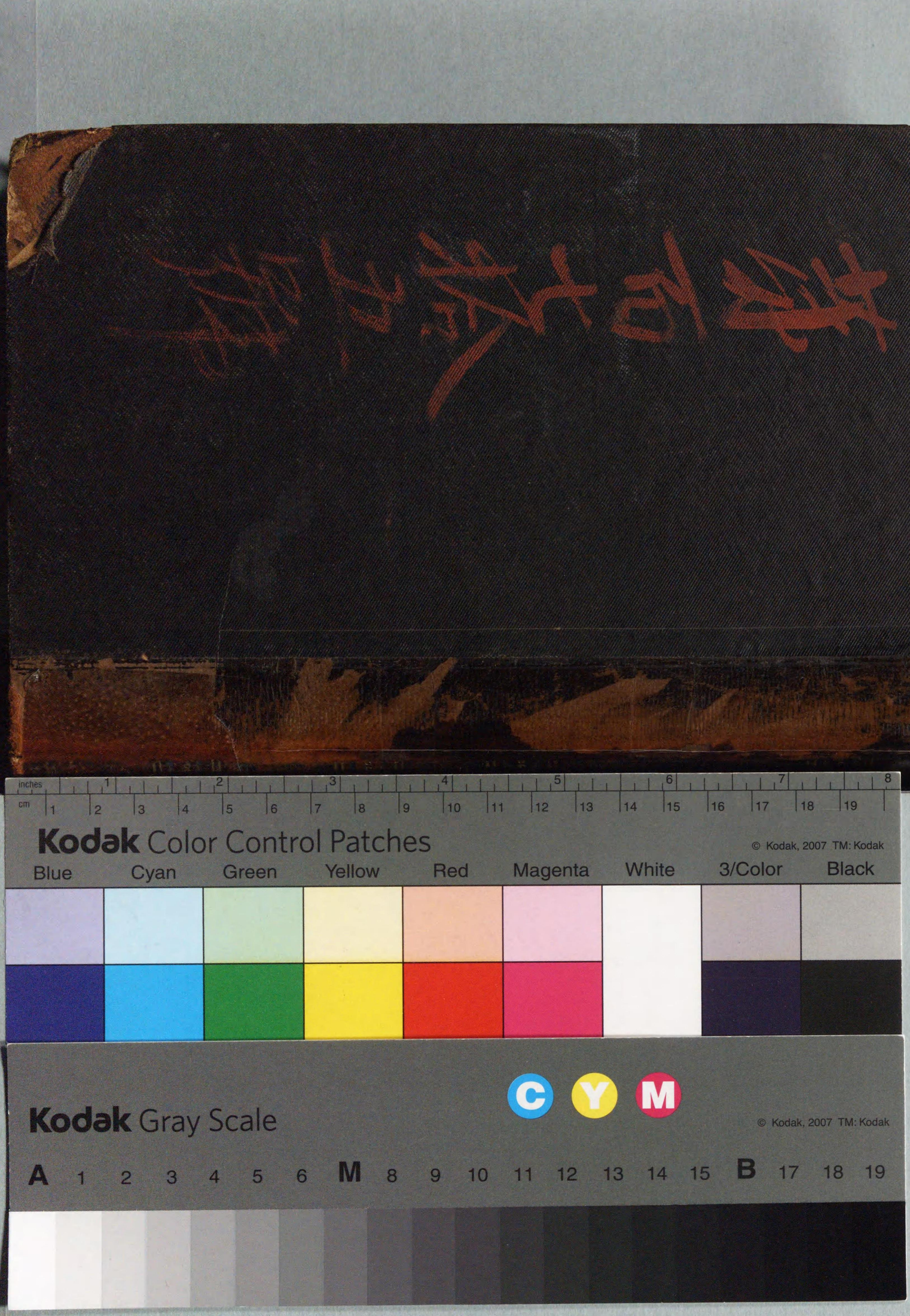
inches
cm
Kodak Color Control Patches
© Kodak, 2007 TM: Kodak
Blue
Cyan
Green
Yellow
Red
Magenta
White
3/Color
Black
Kodak Gray Scale
C
Y
M
© Kodak, 2007 TM: Kodak
A 1 2 3 4 5 6 M 8 9 10 11 12 13 14 15 B 17 18 19

324.2
TK
1

第百七拾五号
第七冊之内

# 民法講義

大審院判事
法律學士
木下哲三郎著

物權編
卷之四、五

司法省指定 私立明治法律學校
講法會出版

大阪市教育部圖書館藏

# 民法物權編講義 卷之四 卷之五 目次

卷之四

第八章　先取特權……一
第一節　總則……二
第二節　先取特權ノ種類……一九
第一款　一般ノ先取特權……二〇
第一　共益費用ノ先取特權……二二
第二　葬式費用ノ先取特權……二五
第三　雇人給料ノ先取特權……三三
第四　日用品供給ノ先取特權……三七
第二款　動產ノ先取特權……四一
第一　不動產賃貸ノ先取特權……四三



大阪市教育部圖書館藏
明治文庫 2761-1
号13
大阪市教育部圖書館藏
013432
号13
L4.2
K1
1

第二　旅店宿泊ノ先取特權……八六
第三　運輸ノ先取特權……九六
第四　公吏保證金ノ先取特權……一一三
第五　動產保存ノ先取特權……一一八
第六　動產賣買ノ先取特權……一二五
第七　種苗肥料供給ノ先取特權……一四七
第八　農工業勞役ノ先取特權……一五四
第三款　不動產ノ先取特權……一五八
第一　不動產保存ノ先取特權……一六三
第二　不動產工事ノ先取特權……一六八
第三　不動產賣買ノ先取特權……一八九
第三節　先取特權ノ順位……一九九
第四節　先取特權ノ效力……二三二
第九章　質權……二七八
第一節　總則……二七九
第二節　動產質……三九三
第三節　不動產質……四二三
第四節　權利質……四六四
第十章　抵當權……一
第一節　總則……六
第二節　抵當權ノ效力……三三
第三節　抵當權ノ消滅……二〇二

大阪控訴院図書之印
最高裁判所図書館

# 民法物權編講義卷之四

法律學士 木下哲三郎 著

## 第八章 先取特權



民法修正案既ニ議會ヲ通過シ法典トナリテ公布セラルノ日近キニ在リ依テ該案ニ付キ先取特權ヲ講究セントス夫レ先取特權ハ既成民法擔保編第百三十一條以下ニ規定スル所ニシテ民法修正案ニ於テモ亦タ之ヲ採用シ民法ノ一部トナシタリ而シテ其立法ノ本旨ニ於テハ概ネ既成法典ト異ナルコトナク條項ノ煩雜ナルモノヲ刪除シ間々主要ノ點ニ修正ヲ加ヘタルニ過キサルナリ其修正案ニ載スル所ヲ見ルニ多クハ原則トナルヘキ綱目ニシテ其適用ニ至リテハ之ヲ解釋ニ任スル故ニ講究スヘキ事項ハ既成法典ニ於ケルト大差アルコト莫カルヘシ凡ソ法ヲ講スルニハ先ツ原則ヲ定メ之ヲ諸般ノ事項ニ適用スルヲ以テ順序ナリトス今ヤ修正案ハ既成法典ノ規定ニシテ適用ニ屬シ法條ニ明記スルヲ要セサルモノハ多ク之ヲ刪除シタレハ存スル所ノモノ

ハ原則ナリト云フモ過言ニアラス然ラハ其法條ヲ逐フテ講究スレハ順序自カラ具リ殊更ニ法文ノ外ニ章節款項ヲ設クルヲ要セス依テ本章ハ逐條ニ之ヲ講述セントス

## 第一節　總則

**第三百三十條**　債權者ニ優先權ヲ附與スルモノハ獨リ先取特權ニ止マラス質權及ヒ抵當權ノ如キモ或ル債權者ニ與ルニ他ノ債權者ニ先テ債權ノ辨濟ヲ受クルノ特權ヲ以テセリ然モ先取特權ハ公益上ノ理由ニ本ツクモノナルヲ以テ最モ強力ナル優先權ナリトス此強力ナル特權ヲ以テ債權者ノ利益ヲ保護スルニ因リテ他ノ債權者ハ之カ爲メ不利益ヲ被ラサルヲ得ス何トナレハ債務者ノ財產ヲ賣却シ其代價ヲ分配スルニ當リ先取特權ヲ有スル債權者ハ他ノ債權者ヨリモ先キニ自己ノ受クヘキ辨濟ヲ受取リ他ノ債權者ハ其殘部ニアラサレハ之ヲ受クルコトヲ得サレハナリ故ニ立法者ハ他ノ債權者ヲ不當ニ害スルコトナカラシメンコトニ注意シ特權附與ノ範圍及ヒ其目的物ヲ限定シテ之ヲ附與シタルコトハ明カナリ而シテ立法者カ其特權ヲ附與スルニハ二個ノ點ヨリシタルモノナリ其



一ハ或ル債權者カ自己ノ財產ヲ以テ債務者ノ財產ヲ增加若クハ保存シタルトキハ他ノ債權者ハ其利益ヲ享ク然ルニ其權利ハ同一ナリトスルニ於テハ債權者ハ結局債務ヲ分擔シ之ニ反シ他ノ債權者ハ不當ニ利得スルニ歸ス故ニ其債權者ニ先取特權ヲ附與シ增加若クハ保存シタル物件ニ付キ優先權ヲ以テ辨濟ヲ得セシムト云フニアリ今マ一例ヲ揭ケンニ不動產ノ保存費ニ付キ其費用ノ償還ヲ受クヘキ債權者ハ此不動產ノ上ニ先取特權ヲ附與ス是レ其不動產ノ債務者ノ資產ニ存在セシ價格ヲ失ハサラシメタルニ其不動產ノ所有者無資力トナリ家產ヲ擧ケテ債權ニ充ツルニ當リ若シ保存ヲナシタル債權者ハ他ノ債權者ト共同ニ平等ノ分配ヲ受ケ更ニ特權ナシトセンカ他ノ債權者ハ其不動產ノ價格ニ付テハ債權者ノ保存行爲ノ爲メ利得スルモノニシテ若シ此保存ナカリセハ何ソ不動產ノ代價ニ付キ分配ヲ受クルコトヲ得ンヤ然ラハ他ノ債權者ハ保存ヲ爲シタル債權者ニ一步ヲ讓リ先ツ其不動產ノ代價ニ付テハ保存費ヲ取ラシメ而シテ其餘ニ付キ辨濟ヲ受クルコソ當然ナリ不動產ノ工事賣買等ニ關シ先取特權ヲ附與スルモ皆ナ同一ノ理由ニ基因

スルモノナリ他ノ一ハ此特權ヲ與ヘサレハ德義ニ背キ風儀ヲ害スルノ恐アリト云フニアリ葬式ノ費用ニ付キ債權ヲ有スル者ニ債務者ノ總財產ノ上ニ於ケル先取特權ヲ附與シタルカ如キ即チ其一例ナリ各先取特權ヲ附與シタル詳細ノ理由ハ其種類毎ニ之ヲ說述セントス茲ニハ只タ立法者カ先取特權ナルモノヲ設ケタルノ原因ヲ一言スルノミ

第三百三條　先取特權者ハ本法其他ノ法律ノ規定ニ從ヒ其債務者ノ財產ニ付キ他ノ債權者ニ先チテ自己ノ債權ノ辨濟ヲ受クル權利ヲ有ス

○本條ハ先取特權ノ一般ノ性質ヲ示スカ爲メ其定義ヲ揭ケタルモノナリ此定義ニ依レハ先取特權ハ他ノ債權者ニ先チテ自己ノ債權ノ辨濟ヲ受クル優先權ナレハ債權者ト債權者トノ關係ニ付キ存在スルモノナリ然ラハ法律ハ常ニ二以上ノ債權者カ債務者ノ財產ニ付テ債權ノ辨濟ヲ受ケントスル場合ヲ想像シタルモノニシテ此特權ノ効用ハ破產又ハ家資分產ノ如キ債務者ノ財產カ債務ノ全額ヲ償却スルニ不十分ナル時ニアリ此場合ニ於テ債務者ノ財產ヲ賣却シテ以テ得タル價格ハ債權者ニ優先權ナキトキハ各債權額ノ割合ニ應シテ辨濟



ス而シテ其優先權ナルモノハ一ハ即チ此先取特權ナリ若シ債務者ノ財產カ債務ヲ辨濟スルニ十分ナランカ債權ノ優劣ヲ區別スルノ必要ナシ其全額ヲ辨濟シ了レハ債權者ハ毫モ不利益ヲ受クルコトナク債權者間ニ於テ一モ不公平アルコトナシ其不十分ナル場合ニ於テ優先權ヲ有スル者ハ他ニ先チテ辨濟ヲ受ケ多クハ債權ヲ全フスルコトヲ得ヘク之ニ反シ無特權債權者ハ少クモ其債權ノ一部ハ損失ニ歸セサルヘカラス此故ニ優先權ノ存否ハ債務者ニハ毫モ利害ノ關係ナク唯一ニ債權者間ノ關係ニアリトス從テ債務者ハ先取特權ノ存否ニ付テ啄ヲ容ルコトヲ得ス一ハ先取特權ニ依リテ十分ナル辨濟ヲ受ケ他ハ此權ナクシテ不完全ノ辨濟ヲ受クルトテ債務者ニ於テハ利害ノ關係ナケレハ何ソ訴權ヲ有スルノ理アランヤ

先取特權ハ法律カ或ル債權者ニ與ヘタル強大ナル優先權ナレハ合意又ハ遺言等一個人ノ行爲ヲ以テ之ヲ設定スルコトヲ許サス民法其他ノ法律ノ規定シタル場合ノミニ成立スルモノトス故ニ法律ノ正條ニ如何ナル債權ニハ先取特權ノ擔保アリト明記スルニアラサレハ決シテ先取特權アルコトナク又法律ノ規

定ナキ場合ニ在リテ理論上ヨリ推究シテ先取特權アリトスルヲ得ス既成法典ニ在リテハ動產質ヨリ生スル優先權ヲ合意上ノ先取特權ナリトセリ故ニ先取特權ハ法律上ノモノト合意上ノモノトノ區別アリシモ本案ハ之ヲ採用セス先取特權ナルモノハ一ニ法律カ與ヘタル特權ニシテ法律ノ規定シタル場合ノ外ニ先取特權ナシトセス然ルニ先取特權ハ民法ニ規定シタル場合ニ限ルト云フニアラス「其他ノ法律ノ規定ニ從ヒ云云」トアリテ公法又ハ商法等ニ於テ先取特權ヲ規定スルノ場合アルコトヲ示セリ

法律カ先取特權ヲ附與シ寵護スルハ債權者其人ニアラスシテ債權ナリトス既成法典ニハ先取特權ハ法律カ或ル債權ノ原因ニ附着セシメタル優先權ナリト明記シテ債權ヲ生シタル原因カ特ニ寵護スヘキモノナルヲ以テ其權利ヲ有スル人ノ何人タルヲ問ハス此特權ヲ附與スルコトヲ示セリ（擔保編第百三十一條）本法ニ於テハ此明文ナシ蓋シ之ヲ要セスシテ債權ヲ寵護スルコトハ明白ナルヲ以テナリ第三百三條ニ先取特權ノ性質ヲ揭ケ先取特權者ハ云云トアリ是レ先取特權ヲ有スル債權者ト云フノ意ニシテ此條ヲ解スルニハ如何ナル債權者カ先取特



權ヲ有スルカヲ究メサルヘカラス其之ヲ究ルニハ第三百六條第三百十一條及ヒ第三百二十五條ニ依ルヘク而シテ是等ノ法條ニ依レハ如何ナル原因ヨリ生シタル債權ヲ有スル者ハ先取特權ヲ有スト揭ケアリテ先取特權ハ債權ノ原因ニ附着スルモノナルコト明カニシテ既成法典ニ於ケル如ク之ヲ明示スルノ要ナシ

既成法典ハ先取特權ヲ以テ物上擔保トナシ本法モ亦タ之ヲ物權ノ編ニ揭クルノミナラス第三百三條ニ先取特權ハ其債務者ノ財產ニ付キ云々ト記載シ此特權ノ目的ハ債務者ノ財產ニ在リテ一ノ物權タルコトヲ明カニセリ先取特權ト雖モ結局ノ目的ハ債權ノ辨濟ヲ得ルニ外ナラサレハ債權ニ附スル一種ノ效力ナリト云フノ說ヲ爲スヲ得ヘキモ其權利ノ性質トシテ決シテ人ニ對シテ成立スルニアラス債權カ如何ニ特別ニ保護スヘキモノナレハトテ法律ハ人ニ對スル特權ヲ附與スルモノニアラス不動產ニ關スル先取特權ハ其物權タルコトハ敢テ多辯ヲ要セス葬式費用又ハ雇人給料ニ關スル先取特權ト雖モ其權利ハ債務者ノ總財產ノ上ニ在リテ性質上物權ニ外ナラス不動產ノ上ニアルモノハ不

動產權ニシテ動產ノ上ニアルモノハ動產權ナリ

第三百三條　他ノ債權者ニ先チテ債權ノ辨濟ヲ受クルノ權利ナリト明記シ優先權タルコトヲ示スト雖モ此特權ニ追及權アルコトヲ明言セス物權ナル以上ハ追及權アルコト勿論ナリト雖モ本法ニ於テモ動產ニ付テハ此追及權ヲ認許セス然ルニ先取特權ニハ後ニ見ル如ク動產ニ關スルモノアリテ第三者ニ對シテハ優先權ヲ行フコトヲ得サレハ一概ニ先取特權ニハ追及權アリト云フヲ得ス又タ其追及權ノコトヲ特ニ明言スルノ必要ハナカルヘシ何トナレハ先取特權カ物權タルコトノ明瞭ナル上ハ不動產ニ關スルトキハ第三者ノ手ニ轉輾スルモ之カ爲メ特權ノ効用ヲ失フコトナカルヘキハ當然ナレハナリ

第三百四條　先取特權ハ其目的物ノ賣却、賃貸、滅失又ハ毀損ニ因リテ債務者カ受クヘキ金錢其他ノ物ニ對シテモ之ヲ行フコトヲ要ス

債務者カ先取特權ノ目的物ノ上ニ設定シタル物權ノ對價ニ付キ亦同シ

○先取特權ハ物權ナルヲ以テ其之ヲ設定シタル物件ノ滅失スルカ又ハ債權者カ此特權ヲ以テ追及スルコトヲ得サル場合ニ至レハ消滅スヘキハ當然ナリ然ラハ先取特權ハ其目的物以外ノ物ニ及ホスコトヲ得サルヘキナリ然ルト雖モ本條ハ實際ノ便宜上ヨリシテ特權ノ區域ヲ擴張シ目的物ヲ代表セル物件ニモ先取特權ノ存在ヲ認メタリ其物件ノ變更ヲ物體ノ代位ト云フ蓋シ甲物ノ受クヘキ負擔ヲ乙物ニ代ヘルノ謂ナリ斯ク最初ノ目的ヨリモ他ノ物體ニ先取特權アリトスト雖モ之カ爲メ他ノ債權者ヲ害スルコトナカルヘシ何トナレハ目的物ニ代位シタル金錢其他ノ物件ハ特權ノ目的物ヲ代表スルモノニ外ナラス共同ノ擔保タル一物ヲ以テ特權ノ目的物增加スル場合トハ同シカラサレハナリ本條ノ規定ニ依リ先取特權ヲ其目的物以外ノモノニ及ホスコトヲ得ル場合ハ左ノ如シ

第一　債務者先取特權ノ負擔アル物件ヲ賣却シタルトキ

債務者先取特權ノ負擔アル物件ヲ他人ニ賣渡シタルトキハ其買受人ハ債務者ニ代價ヲ辨濟スヘシ而シテ其代價ハ右物件ノ代リナレハ債權者ハ之ニ對シ先取特權ヲ行ヒ他ノ債權者ニ先チテ自己ノ債權ノ辨濟ヲ受クルコトヲ得其特

權ノ目的物カ動產ナル片ハ債務者ノ之ヲ第三取得者ニ引渡シタル後ハ追及權ナク特權ヲ行フヲ得サルヲ以テ（第三百三條）常ニ其代價ニ對シ特權ヲ行フノ便益アリ若シ不動產ナル片ハ假令ヒ債務者カ第三者ニ引渡シタル後ト雖モ追及權アルヲ以テ不動產其物ニ對シ特權ヲ行フコトヲ得テ必スシモ代價ニ對シテ之ヲ行フノ必要ナシ然モ債權者ハ第三者ニ對シ追及權ヲ以テ特權ヲ行フノ義務アルニ非サルヲ以テ代價ニ付テ債權ノ辨濟ヲ得ント欲スル片ハ本條ニ依據シテ先取特權ヲ行フコトヲ得ヘキナリ又タ不動產上ニ先取特權ヲ有スル債權者ハ其目的物ト代價トノ上ニ特權ヲ併行スルコトヲ得例ヘハ二千圓ノ債權ニシテ債務者先取特權ノ負擔アル不動產ヲ一千圓ニ賣却シタルトキハ其一千圓ヲ差押ヘテ辨濟ニ充テ不足セル一千圓ハ第三取得者ノ手ニ移リタル不動產ニ付キ辨濟ヲ受クルコトヲ得ヘシ此併行ヲ許スト雖モ之カ爲メ別段ニ債務者ノ負擔ヲ重クスルニアラス又タ第三取得者ヲ害スルニアラス蓋此二者ハ固ヨリ先取特權ノ執行ヲ受クヘキ者ナレハナリ又タ他ノ債權者ニ對シテハ毫モ異動ナキコト勿論ナリ



第二　債務者先取特權ノ負擔アル物件ヲ賃貸シタル片

先取特權ヲ負擔スル物件ハ動產タルト不動產タルトヲ問ハス之ヲ賃貸ニ爲スト雖モ之ニ特權ヲ行フニ於テ妨ケナシ然モ先取特權ノ負擔アル物件ヲ債務者ニ於テ他人ニ賃貸シタル片ハ其賃貸ハ先取特權ヲ實行シ物件ヲ公賣ニ附スルト雖モ必スシモ消滅スルモノニアラスシテ第六百一條ニ定メタル期間ハ存在スルコトヲ得（第三百四十一條第三百九十四條）故ニ債權者カ目的物ヲ賣却スルニ當リ必スヤ代價ノ減少ヲ見ルヘシ此場合ニ於テ若シ賃借人ヨリ債務者ニ辨濟スヘキ賃料其他ノ物アル片ハ之ニ就テ債權者ハ先取特權ヲ以テ辨濟ヲ受クルヲ相當トス何トナレハ其賃料ハ則チ目的物ノ一部ヲ代表スルモノナレハナリ又好シヤ賃貸ノ存在スルカ爲メ代價ハ減少ヲ見サル場合ト雖モ賃料ニ付テ直チニ辨濟ヲ受クルヲ以テ債權者及ヒ賃借人ノ便宜最モ大ナリトス

然モ先取特權ノ目的物ヲ公賣ニ附シ既ニ競落シタル者ノ手ニ移轉シタル上ハ賃借ハ繼續スルコトヲ得ルモ是レ賃借人ハ權利ヲ失ハスト云フ迄ニシテ以後其賃料ヲ受取ルモノハ新所有者ナレハ先取特權ヲ之ニ及ホスコトヲ得

サルヤ勿論ナリ要スルニ此特權ヲ及ホスハ公賣ノ當時賃借人ヨリ未タ債務者ニ辨濟セサルモノヽミナリトス

第三　先取特權ノ負擔アル物件ヲ滅失又ハ毀損シタル片

先取特權ノ負擔アル物件ヲ滅失シタル片ハ先取特權ノ目的物ハ既ニ存在セサルヲ以テ消滅スヘキモノナリ毀損ノ場合ニ於テモ即チ一部ノ滅失ナレハ其滅失シタル丈ニ付テハ消滅スヘシ故ニ此滅失又ハ毀損カ天災事變ニ出テ代表物ナキ片ハ先取特權ノ消滅スルコトハ論ヲ俟タス然モ其滅失又ハ毀損ニ因リテ債務者ニ受クヘキ金錢其他ノ物アル片ハ便宜上法律ハ特權ヲ之ニ及ホスコヲ得ルモノトセリ

他人カ債務者ノ財產ヲ滅失セシメ又ハ毀損シタル片ハ債務者ニ對シ賠償ノ責アリ而シテ其償金ハ即チ右財產ノ代表物ナリ故ニ若シ其財產ハ先取特權ノ目的物ニテアリシナラン ニハ先取特權者ハ償金ニ對シテ優先權ヲ行フコヲ得ヘシ

收用法(公用徵收)ニ依リ目的物ノ收用セラレタル片ハ政府ハ其所有者ニ償金



ヲ下付ス(收用ノコトハ或ハ賣却ノ場合ニ述フヘキモノヽ如シト雖モ代表物ノ性質ハ償金ナルヲ以テ滅失ノ部ニ之ヲ說述ス)其償金ハ目的物ノ代表ナルヲ以テ先取特權者ハ之ニ對シ優先權ヲ行フコトヲ得ヘシ

先取特權ノ目的物カ火災其他變災ノ保險ニ付シアリテ變災ノ到着シタル片ハ先取特權ハ其保險金ニ及ホスコトヲ得ヘシ例ヘハ火災保險ニ付シタル家屋ノ上ニ先取特權ヲ有スル場合ニ於テ其家屋火災ニ罹リタルトキハ保險會社ハ被保險者即チ債務者ニ契約シタル保險金ヲ拂フヘシ先取特權者ハ其保險金ニ對シ他ノ債權者ニ先チテ債權ノ辨濟ヲ受クルコトヲ得何トナレハ其保險金ハ第三百四條ノ所謂先取特權ノ目的物ノ滅失ニ因リテ債務者ノ受クヘキ金錢ナレハナリ斯ク先取特權ヲ保險金ニ及ホスモ固ヨリ其家屋ハ先取特權ヲ受クヘキモノナリシヲ以テ他ノ債權者ヲ不當ニ害スルコトナシ加之若シ保險金ニ對シ先取特權ヲ行フコトヲ得ストスレハ他ノ無特權債權者ハ火災ノ爲メ僥倖ニ利益ヲ得ルモノト云ハサルヘカラス此家屋ニシテ火災ニ罹ルコトナク安全ニ存在スルトセンカ先取特權者ハ其家屋ノ代價ニ付テ他

ノ債權者ニ先チテ辨濟ヲ受ケ他ノ債權者ハ其殘餘ニアラサレハ債權ノ辨濟ヲ受クルコトナシ然ルニ火災ニ依リ燒失シタルカ爲メ其家屋ニ相當ナル保險金カ債務者ノ資產中ニ現出シ債權ノ高ニ割合ヒ共同ニ分配ヲ受ケ先取特權者ノ爲メニ自己ノ取リ分ヲ減セラルヽコトナカルヘク不權衡ノ甚シキモノト云ハサルヲ得ス故ニ法律カ保險金ヲ以テ先ツ被保險物件ノ上ニ先取特權ヲ有シタル債權者ニ辨濟セシムルハ至當ノコトナリトス

前文ニ述タルハ先取特權ノ目的タル物件ノ所有者カ其物件ヲ保險ニ付シタル場合ナリ然ルニ先取特權者自カラ保險ニ付スルコトアルヘシ家屋ノ上ニ先取特權ヲ有スル債權者ハ其家屋ノ燒失ハ自己ニ重大ノ損害ヲ與ルモノナルヲ以テ保險會社ハ若シ家屋燒失シ辨濟ヲ得サル片ハ豫定ノ保險金ヲ拂フヘシト契約スルコトヲ得ヘシ商法第六百二十七條ニ依リテ見ルモ先取特權ハ債權ニ基因スル財產上ノ利益ニシテ家屋ノ上ニ存在シ其家屋燒失スル片ハ特權者ニ直接ニ損害ヲ加フ可キモノナレハ保險ニ付スルモノタリ若シ此保險契約アリテ果シテ家屋燒失シ會社ヨリ保險金ヲ渡ス片ハ被保險者ハ即



チ先取特權者ナレハ保險金ニ權利ヲ有スルコトハ勿論ナリ然ルニ第三百四條ハ斯ノ如キ場合ヲ云フニアラス滅失ニ因リテ債務者ノ受クヘキ金錢ニ先取特權ヲ及ホスコトヲ規定シタルモノナレハ本例ノ如キハ債務者ノ受クヘキ金錢ニアラスシテ債權者カ直接ニ會社ヨリ受クヘキ金錢ナルヲ以テ本條ヲ適用スヘキ場合ニアラストス

第三百四條ハ原因ノ如何ヲ問ハス目的物ノ滅失毀損ニ因リテ債務者ノ受クヘキ金錢其他ノ物ニ對シ先取特權ヲ行フコトヲ得ルモノトナスヲ以テ債務者ト第三者トノ目的物ニ關スル契約ヨリ生スル償金ニモ先取特權ヲ及ホスコヲ得ヘシ即チ甲者家屋ヲ建築スルニ當リ其請負人乙者ト契約シ若シ建築ノ後十年間內ニ建造ノ不完全又ハ地盤ノ不鞏固ヨリシテ家屋ノ破壞ニ至リタル片ハ請負人ハ一萬圓ノ償金ヲ出スヘシト約シ其後先取特權ヲ此家屋ニ及スヘキ丙ナル債權者ヲ生シ右家屋ハ一部又ハ全部カ破壞シタル片ハ其乙請負人ヨリ甲者ニ支拂フヘキ一萬圓ニ付テハ丙者ナル債權者ハ先取特權ヲ以テ債權ノ辨濟ヲ受クルコヲ得然ル此償金ニ先取特權ヲ及ホスニハ其償金

ヲ拂フヘキ責任ノ生否カ建造物ノ滅失又ハ毀損ニ依ルヲ必要ナリトス若シ債務者ト請負人トノ契約ハ竣工遲延ニ關スル償金ナルトキハ先取特權ヲ之ニ及ホスコトヲ得ス故ニ請負人カ未タ其償金ヲ辨濟セサル內ニ建物燒失スルモ債權者ハ之ニ對シ特權ヲ以テ辨濟ヲ受ケンコトヲ請求スルヲ得サルナリ何トナレハ其償金ハ建物ノ滅失ニ因リ債務者ノ受クル金錢ニ非サレハナリ

第四　債務者カ先取特權ノ目的物ノ上ニ物權ヲ設定シ其物權者ヨリ債務者ニ拂フヘキ對價アルトキ

先取特權ノ目的物ヲ賃貸トナシタル場合ニ於テ賃料ニ付テモ優先權ヲ以テ辨濟ヲ受クルコトハ前ニ述ヘタリ本法ハ賃貸ヲ以テ物權トナスト雖モ先取特權ヲ及ホスヘキヤ否ノ點ニ至リテハ目的物ノ上ニ地上權永小作權又ハ地役權ノ如キ物權ヲ設定シ其物權ヲ取得シタル者ヨリ債務者ニ地代小作料等ヲ拂フノ場合ト異ナルコトナク其小作料又ハ地代ハ目的物ノ一部ニ外ナラサレハ賃料ニ於ケルト異ナルコトナシ而シテ之ニ先取特權ヲ及ホスノ必要ヲ生スル場合ハ賃料ニ於ケルト同一ナリ



先取特權ヲ目的物以外ノ物ニ及ホスハ債務者ノ受取ルヘキ金錢ニ止マラス其他ノ物ニ對シテモ之ヲ行フヲ得故ニ果實ヲ以テ賃料若クハ小作料トナスモノニ付テハ特權者ハ其果實ニ對シテ先取特權ヲ以テ債務ノ辨濟ヲ受クルコトヲ得ヘキナリ然レトモ金錢其他ノ物カ既ニ債務者ノ收取シタルモノニ係リ共同ノ擔保トナルヘキ資產ト混シタルトキハ先取特權ヲ之ニ及ホスコトヲ得ス金錢ハ勿論果實ト雖モ一旦債務者カ之ヲ受取リタル上ハ假令ヒ事實上ニ於テハ目的物ノ賃貸又ハ之ニ設定シタル物權ノ對價ナリト判別スルコトヲ得ルモノアリトスルモ法律ハ爭訟ノ繁生ヲ避クルカ爲メ之ヲ判別スルヲ許サス故ニ先取特權ヲ及ホサントト欲スル債權者ハ第三者カ未タ債務者ニ金錢ヲ拂渡又ハ引渡サル前ニ第三者ニ對シ其金錢又ハ物件ノ差押ヲ爲スヘシ若シ之ヲ爲サヽル內第三者已ニ拂渡シ又ハ引渡シタルトキハ其拂渡又ハ引渡ハ有效ニシテ債權者ヨリ更ニ第三者ニ對シ先取特權ヲ主張シ金錢又ハ物件ヲ受取ラント請求スルヲ得ス』

第三百五條　第二百九十六條ノ規定ハ先取特權ニ之ヲ準用ス

本條ハ先取特權ノ不可分ナルコトヲ明カニシタルモノナリ第二百九十六條ハ

留置權者ハ債權ノ全部ノ辨濟ヲ受クルマテハ留置物ノ全部ニ付キ其權利ヲ行フコトヲ得ルモノトセリ是レ留置權ヲ以テ不可分ナリトナシタルモノナリ此規定ハ之ヲ先取特權ニ準用ス然ラハ先取特權モ亦タ不可分ニシテ假令ヒ債務ノ一部ヲ辨濟スルト雖モ其辨濟シタル部分ニ應シ特權ノ區域ヲ減縮スルコトヲ得ス百圓ノ債權ニ付キ千圓ノ物件ニ先取特權ヲ生シ七十圓ヲ辨濟スルモ殘金三十圓ノ債權ノ爲メ先取特權ハ依然トシテ千圓ノ物件上ニ存在ス二百圓ノ債權ニシテ百圓ノ價格アル二個ノ物件上ニ特權ヲ生シ百圓ヲ辨濟シタル片モ仝一ニシテ一個ノ物件ヲシテ先取特權ヲ免脫セシムルヲ得ス

先取特權ノ不可分ハ事物ノ性質ヨリ生スルモノニアラスシテ法律ノ規定ニ依ルモノナリ事物ノ性質ヨリ生シタル不可分ハ之ヲ變更シテ可分トナサントスルモ爲ス能ハスト雖モ留置權先取特權抵當權ノ不可分ハ之ヲ變更スルコトヲ得サルニアラス二百圓ノ價格アル二個ノ物權ヲ目的トシアル片内金百圓ノ辨濟ヲ得タル上ハ殘ル物件上ノ特權カ正確ナルニ於テハ特權ノ區域ヲ一個ノ物件ニ減縮セントスレハ之ヲ爲スヲ得ヘシ然モ法律ハ是等ノ



優先權ヲシテ益、鞏固ニシ萬一ノ損失ナカラシメンカ爲メ特ニ不可分トナシタリ斯ク不可分ハ法律ノ規定ニ依ルト雖モ公益ノ一點ヨリ之ヲ定ムルニ非ス畢竟權利者ノ利益ノ爲メニ定メタルモノニシテ性質上可分ナレハ當事者ノ合意アルニ於テハ先取特權ヲ分チ一部ノ辨濟アリタル片ハ目的物ヲ減少スルモ敢テ妨ケナシトス

先取特權ハ不可分ナルヲ以テ別段ノ合意アラサル以上ハ債權ノ減シタル場合ハ上ニ述タル如ク物件ノ一部カ滅失シタル片ニ於テモ殘部ヲ以テ債權全部ノ優先權ヲ受クルモノナリ他ノ債權者ヨリシテ一部カ滅失シタルヲ以ヲ債權ノ一部ハ無特權ノモノナリト主張シ又ハ其滅失ニ因リ債務者ノ受クヘキ金錢其他ノ物ニ對シテ優先權ヲ行フニ全部ノ優先權ヲ殘部ニ行フヲ得スト主張スルモ其効ナカルヘシ

## 第二節　先取特權ノ種類

本法ハ先取特權ヲ大別シテ債務者ノ總財產ニ及ホスモノト或ル財產ノミニ及ホスモノトノ二種トシ第一ノモノヲ一般ノ先取特權ト云ヒ第二ノモノヲ特別ノ

先取特權ト云フ而シテ特別ノ先取特權ヲ細別シテ動產ノ先取特權及ヒ不動產ノ先取特權ノ二種トス

總テ債權者ハ債務者ノ財產ニ對シテハ平等ノ權利ヲ有スルヲ以テ普通ノ原則トス故ニ先取特權ハ此普通法ニ對スル一ノ例外ナリ依テ法律ノ定メタル先取特權ニ關スル法條ヲ解スルニモ極メテ嚴格ナルヲ要シ比附援引スルコトヲ許サス否ラサレハ解釋者ニシテ立法者ノ特權ヲ侵シテ普通法ニ對スル例外法ヲ創定スルニ至ラン

## 第一款　一般ノ先取特權

第三百六條　左ニ揭ケタル原因ヨリ生シタル債權ヲ有スル者ハ債務者ノ總財產ノ上ニ先取特權ヲ有ス

一　共益ノ費用
二　葬式ノ費用
三　雇人ノ給料
四　日用品ノ供給



本條ハ一般ノ先取特權ハ如何ナル原因ヨリ生シタル債權ヲ擔保スルモノニシテ其擔保ハ如何ナル財產ノ上ニ在ルモノナルヤヲ明カニシ且其原因ヲ擧示シ以テ一般ノ先取特權ヲ總說シタルモノナリ抑モ先取特權ハ債權者ヲ寵護スルモノニアラスシテ債權ヲ寵護スヘキ債權ナルヤ否ヲ判別スルニハ債權ヲ生シタル原因ニ依ラサルヘカラス故ニ本條ニハ其原因ヲ定メテ之ヲ揭ケタリ

本條ニ揭ケタル原因ヨリ生シタル債權ヲ有スル者ハ債務者ノ總財產ノ上ニ先取特權ヲ有スルヲ以テ動產タルト不動產タルトヲ問ハス優先權ヲ以テ他ノ債權者ニ先チ債權ノ辨濟ヲ受クルコトヲ得ルモノトス蓋シ此等ノ原因ヨリ生シタル債權ハ或ル特定ノ財產ニ關係シテ生シタルモノニアラスシテ債務者ノ總財產ニ關係アルモノナルヲ以テナリ其辨濟ヲ受クルニ付キ動產ニ對スルト不動產ニ對スルトニ先取特權者ノ選擇ニ任スルニアラスシテ法律ハ其順序ヲ定メ動產ヲ先ニシ不動產ヲ後ニスルモノトス其詳細ハ第四節ニ於テ之ヲ見ルヘシ

本條ニ揭ケタル第一乃至第四ハ其原因ノ種類ヲ示シタルニ止マラスシテ順序ヲモ定メタルモノナリ故ニ共益費用ノ債權者ト競合シタルトキハ孰レモ一般ノ先取特權ヲ有スルモ其間ニ於テハ共益費用ノ債權者先ツ辨濟ヲ受ケ然ル後チ葬式費用ノ債權者辨濟ヲ受クルノ順序ナリ第三百二十九

○以下四個ノ先取特權ノ各個ニ付テ之ヲ見ントス

## 第一　共益費用ノ先取特權

第三百七條　共益費用ノ先取特權ハ各債權者ノ共同利益ノ爲メニ爲シタル債務者ノ財產ノ保存、清算又ハ配當ニ關スル費用ニ付キ存在ス

前項ノ費用中總債權者ニ有益ナラサリシモノニ付テハ先取特權ハ其費用ノ爲メ利益ヲ受ケタル債權者ニ對シテノミ存在ス

本條ハ舊法擔保編第三十八條ニ字句ノ修正ヲ加ヘタルニ過キスシテ其趣旨ニ於テハ全一ナリ舊法ニ於テハ訟事費用ト云ヒ名稱狹隘ニ失シ本法ニハ之ヲ共益費用ト改メ亦汎漠ノ嫌ナキニアラス然ルニ本條ニ於テ此債權ノ原因ヲ定限シテ之ヲ明示シアレハ名稱ノ不穩當ナルモ如何ナル原因ヨリ生シタル債權ヲ共



益費用ノ債權トスルヤハ之ヲ了知スルニ足レリトス

本條ニ依レハ共益費用ハ債權者ノ財產ノ保存、清算又ハ配當ニ關スル費用ニシテ各債權者ノ共同ノ利益ノ爲メニ之ヲ行ヒ支出シタルモノヲ云フナリ債務者ノ財產管理ノ費用、債權ノ辨濟ニ充テル爲メ債務者ノ貸金ヲ取立ツル爲メ生シタル費用、第三者カ債務者ノ不動產ヲ占有シアルニ依リ其取戻ヲ爲シタル費用、財產差押ヲ爲シタル費用、競賣ノ費用、債權高ヲ精算シ競賣ニ依リテ得タル代價ヲ配當シタル費用ノ如キ其行爲ハ皆ナ之ヲ行フタルカ爲メ總債權者共ニ利益ヲ受ケタルモノナリ何トナレハ此等ノ行爲アリタルカ爲メ辨濟ヲ受クヘキ金圓ヲ得タレハナリ若シ此行爲ナカリセハ債務者ノ財產ハ散失セシヤモ知ルヘカラス散失セサルモ辨濟ニ充ツヘキ金錢ヲ得ヘカラス故ニ右ノ費用ヲ債權者ノ一人カ立替ヲ爲シタルカ又ハ執達吏等ニシテ此費用ノ辨濟ヲ受クヘキモノアルトキハ先取特權ヲ以テ他ノ債權者ニ先チテ費用ニ相當スル金額ノ辨濟ヲ受クルコトヲ得セシムルハ當然ナリ

商法ニ在リテハ第千三十二條ニ於テ財團ヨリ支拂フヘキ債權ヲ揭ケアルハ即

チ共益費用ナルヲ以テ之ニ先取特權ヲ附與シタルモノニ外ナラス民事訴訟法ニ於テモ執行費用ニハ優先權アリトス是レ亦タ仝一理由ニ出テタルモノナリ』

共益費用ノ先取特權ニ付テハ共益ヲ以テ必要ノ條件ナリトス故ニ債權者ノ一人カ費用ヲ支出シタルモ其費用ヲ要シタル行爲ハ其債權者一人ノ利益ニ止マルトキハ共同ノ利益ナキヲ以テ先取特權アルコトナシ例ヘハ債權者ノ一人カ執行力ノ附與ヲ請求シタル費用ノ如キ是レナリ又タ行爲ノ性質ハ固ト共同ノ利益トナルヘキモノナルモ現實共同ニ利益ヲ與ヘサルトキモ亦タ同シ例ヘハ債權者ノ一人カ財產差押ヲ爲シタルモ其差押ハ適法ノモノニアラサルヲ以テ無効ナルトキハ他ノ債權者ニ何等ノ利益ヲ與ヘサルヲ以テ假令ヒ右差押ノ爲メ費用ヲ支出シタルコトアルモ先取特權ナキハ勿論債權ヲモ生スルコトナカルヘシ

然モ先取特權ノ成立ニハ保存、清算又ハ配當カ必ス總債權者ニ利益トナリタルコトヲ必要ナリトセス又債權者中一二ノ者ニ有益ナルトキハ費用ノ債權ヲ有スル債權者ト其之ニ依リ利益ヲ得タル債權者ノ間ニ於テハ其費用ハ共益ノモノ



ナリ故ニ本條第二項ハ費用中總債權者ニ有益ナラサリシモノニ付テハ先取特權ハ其費用ノ爲メ利益ヲ受ケタル債權者ニ對シテノミ存在スト云ヘリ例ヘハ抵當債權者間ノ順位及ヒ配當ヲ定ムルカ爲ニ要シタル費用ハ無抵當債權者ニハ毫モ利益ヲ與フルモノニ非ス故ニ無抵當債權者ニ對シテハ先取特權ナシ然モ他ノ抵當債權者ニ對シテハ共益費用ナルヲ以テ費用ヲ支出シタル債權者ハ先取特權ヲ有ス

共益費用ノ先取特權ハ他ノ一般ノ先取特權ト其優先ノ力ニ於テ異ル所アリ即チ一般ノ先取特權ト競合シタルトキハ特別ノ先取特權ヲ以テ優レリトナスヲ以テ原則トス然モ若シ其特別ノ先取特權者ハ費用ニ依リ共益シタル者ナルニ於テハ此共益費用ノ先取特權ヲ以テ優先ノ效力ヲ有スルモノトス此點ニ付テハ第三百二十九條ニ至リテ之ヲ詳述セントス

## 第二　葬式費用ノ先取特權

第三百八條　葬式費用ノ先取特權ハ債務者ノ身分ニ應シテ爲シタル葬式ノ費用ニ付キ存在ス

前項ノ先取特權ハ債務者カ其扶養スヘキ親族又ハ家族ノ身分ニ應シテ爲シタル葬式ノ費用ニ付テモ亦存在ス

葬式費用ヨリ生スル債權ハ何ノ黙ヨリシテ其債權者ニ先取特權ナル優先權ヲ與ヘタル乎羅馬ノ法學者ハ此先取特權ハ葬式費用ノ辨償ヲ安全ニシ以テ死体ヲ埋葬スルコトナク之ヲ道路ニ遺棄スルカ如キコト莫カラシメンカ爲メナリト云ヘリ是レ衛生ノ目的ニ出テ古今ノ法律ニ於テ此費用ニ先取特權ヲ與ヘタル一理由ナリ然ルト尙其他ニ一ノ理由ノ存スルアリ人身ハ尊敬スヘキモノナレハ其死体ヲ適當ノ場所ニ安置セス鳥獸ノ餌トナスカ如キハ人情ノ忍ヒサル所ナレハ立法者ハ之カ注意ヲ爲スハ當然ナリ今貧者死亡シタルトキ衛生ヲ害シ人情ニ戻ルコト莫ラシムルニハ他人カ埋葬ノ費用ヲ供スルノ途ヲ容易ナラシムルヨリ必要ナルハナシ依テ其費用ヲ供シタル者ニハ先取特權ナル特別ノ擔保ヲ與ヘテ以テ其供給ヲ容易ナラシムル是法律カ葬式費用ノ先取特權ヲ設ケタル所以ナリ

葬式費用トハ如何ナル費用ナルカ法律ハ之ヲ明示セスト雖モ葬式ニ必要ナル費用ノ謂ニシテ棺柩其附屬品宗教上ノ儀式送葬埋葬ノ費用及ヒ墓地ノ代價ノ如キ是レナリ然モ其必要ハ債務者ノ身分ニ應シテ異ナルモノナレハ法律ハ身分相應ト云フヲ以テ之カ程度トナス而シテ其相應不相應ハ事實ノ問題ニシテ裁判官ノ判定ニ一任ス舊法（擔保編第百三十九條）ニハ債務者ノ身分ニ應シ其慣習ニ從ヒテ爲シタル葬式費用ニハ先取特權アリトアリタルモ本法ニハ慣習ニ從ヒタルノ條件ヲ削除セリ蓋シ債務者ノ身分相應ノ葬式ナルモ若シ其土地ノ慣習ニ從ハサルトキハ先取特權ナキモノナルヲ以テナリ葬式ハ地方ニ依リテハ一定ノ慣習アルモノナリ故ニ他ノ地方ノ者來リテ死亡シ自己ノ慣習ニ從テ之ヲ營ムトキハ瞭然其葬式ヲ行フ地ノ慣習ニ背戻スルコトアルヘシ此場合ニ於テ身分相應ナル葬式ナル上ハ先取特權ヲ與ヘルニ決シテ妨ケナシ又タ實際身分相應ナルヤ否ヲ判定スルニ當リ身分相當ト云ヘハ多クハ慣習ニ從フタルモノナレハ特ニ之ヲ法條ニ明示スルヲ要セサルナリ

上文ニ述ル如ク先取特權ヲ與ヘルハ葬式ニ必要ナル費用ニ限ルヲ以テ葬式ニ連續シタル出費ハ縱令慣習上ノモノナリト雖モ先取特權ヲ附與セス例ヘハ葬

式ヲ了リタル後親屬故舊近隣ヲ招キ祭典ヲ行ヒ或ハ贈物ヲ爲ス等ノ費用ハ慣習上ニ於テハ葬式ト相離ルヘカラサルモノニアラサルヲ以テ此費用ニ付テハ先取特權ヲ附與セス舊法（全條第二項）ニハ此費用ニ先取特權ヲ及ホサヽルノ明文アリ之ヲ法律ニ於テ必要欠クヘカラサルモノヽ如シト雖モ公益及ヒ人情ノ黙ニ揭擧セサルモ解釋上自ラ明カナルヲ以テ本法ニハ之ヲ削除セラレタリ

今日各所就中都會ノ地ニ在リテハ棺柩其他必要ノ物品ヨリ裝飾ニ屬スルモノ迄一切ノ物品ヲ喪家ニ供給スルヲ以テ營業トナス者アリ喪家自カラ必要品ヲ準備シ能フモノニアラサルヲ以テ此等ノ供給者ハ便益ヲ與ヘルモノナリト雖モ法律ハ其供給ナケレハ公益ヲ害シ人情ニ戻ルノ結果アルモノトハナサス故ニ此供給者ハ供給品ノ代價ニ付キ債權ヲ有スルコトアルモ優先權ヲ有スルコトヲ得ス第三百八條ハ葬式費用ヨリ生シタル債權ニ先取特權ヲ與ヘルノミ供給者ハ物品ノ供給ニ付キ債權ヲ有スルモ費用ニ付債キ權ヲ有スルモノニ非サルナリ

葬式費用ノ先取特權ハ債務者本人カ死亡シタル片ノ費用ヨリ生シタル債權ニ限ルニアラス債務者カ其扶養スヘキ親族又ハ家族ノ身分ニ應シテ爲シタル葬式費用ノ債權ニモ亦先取特權ヲ附與ス平常債務者カ扶養スヘキ親族又ハ家族死亡シタルトキハ債務者ノ資產ヲ以テ其葬式ヲ營ムヘキモノナレハ債務者本人ノ死亡シタル場合ト仝一ニ費用ヲ給與シタル者ニ債權ヲ附與スルニアラサレハ法律カ葬式費用ニ先取特權ヲ附與スルノ目的ヲ達スル能ハサルナリ

舊法（擔保編第百三十九條第二項）ニハ債務者ノ擔當ニ係ル仝居ノ親族ノ葬式費用トアリシヲ本法ニテハ親族ノ外ニ家族ヲ附加シ仝居ノ條件ヲ削除シ先取特權ノ原因ノ範圍ヲ廣メタリ親族又ハ家族ニシテ平素債務者ノ扶養ニ因リ生存スル者ニアリテハ其死亡スルニ當リテ其始末ヲ爲スノ點ニ至リテハ債務者ハ事實上又ハ戸籍上仝居スル者ト否ラサル者ト毫モ異ナルコトナク其葬式ノ擔當者タル債務者ヲシテ容易ニ埋葬スルコトヲ得セシムルノ途ヲ與ヘサルヘカラス

親族ハ親族編ニ定ムル所ノモノヲ云ヒ家族ハ債務者ト戸籍ヲ仝フスル親族幷ニ其家ニ屬スル人ニシテ親族編ノ發布ヲ俟テ之カ精確ナル定限ヲ定ム可シ第三百八條ニハ債務者カ其扶養スヘキ親族又ハ家族トアリ後日親族編ヲ以テ親

族間ニ扶養ノ義務アルモノヲ定ムルモノナラン例ヘハ三等親マテハ扶養ノ義務アリトスレハ本條ノ扶養スヘキ親族トハ三等親ニ限ルノ意ナル乎之ヲ換言スレハ本條ノ[親族又ハ家族ハ法律上債務者ニ扶養義務アル間柄ニ限ルカ將タ親等ニ拘ラス事實上扶養スル親族又ハ家族ヲ指稱スルモノナル乎法文ニ扶養スル親族又ハ家族ト云ハスシテ[扶養スヘキ親族又ハ家族]トアルニ依レハ法律上扶養義務アル間柄ヲ云フモノヽ如シト雖モ是レ字句ノ精確ナラサルモノニシテ法律ハ實際扶養スル親族又ハ家族ヲ云ノモノナリト信ス若シ法律上扶養義務アル間柄ニ限ルノ精神ナランカ何ソ親族ノ外ニ家族ニ附加スルヲ要セン蓋シ扶養義務ハ如何ニ之ヲ擴張スルモ親族以外ニ及ホスコトナカルヘケレハナリ父母巨萬ノ資産ヲ有スト雖モ其子ハ常ニ扶養ノ義務アリ其父死シ子其葬式費用ヲ借入ルカ如キコト莫カルヘシ若シ之アリトスルモ他ノ債權者ニ不利益ヲ與ヘテモ費用ヲ借シタル者ヲシテ子ノ財產ニ先取特權ヲ與フヘキ公益及人情上ノ理由アルヘカラス

親族若クハ家族ニシテ幾分ノ資產ヲ有シ一戶ヲ構ヘルコトヲ得ルモ生計ノ不足ヲ補フカ爲メ債務者ヨリ扶助ヲ受ケ又ハ債務者ニ對シ債權ヲ有スルモ債務者ノ財產上ニ先取特權ヲ有スルノ限ニアラス第三百八條ニ其扶養スヘキ親族又ハ家族トアルハ債務者ノ扶養ニ依リテ生存スルモノヲ指稱スルモノニシテ本例ノ如キハ債務者ノ扶助ニ依リ生計ノ困難ヲ免カレルト云フ迄ニシテ債務者ニ依リテ生活スルモノニアラサレハ債務者本人ノ死亡ト同一視スルノ價直ナキモノナリトス



債務者ノ親族又ハ家族ノ葬式費用ハ其死亡シタル親族又ハ家族ノ身分相應ノモノヲ以テ先取特權ヲ附與スルノ標準トス此親族又ハ家族ハ孰レモ資產ナク債務者ニ扶養セラルヽ者ナレハ其身分ニ應シテ葬式ノ厚薄ナク債務者ノ身分ニ應シテコソ厚薄アルヘキモノヽ如シト雖モ債務者ノ身分ヲ標準トスルヤハ死者ノ身分ニ比較シテ過當ノ葬式費用ニ先取特權ヲ與ヘルノ恐レアリ又タ本家零落シ未家尙ホ資產ヲ有シ本家ノ者之ニ寄食シ死亡スルニ至リ分家ノ主人即チ債務者ハ本家ノ禮ヲ以テ葬式ヲ營ムカ如キハ決シテ過度ノ費用ニアラサルヲ以テ先取特權ヲ附與スルノ價直アリ然モ分家トシテハ過度ノ費用ナルヲ

以テ若シ債務者ノ身分相應トナスヤハ先取特權ヲ與ヘルコトヲ得サルヘシ
債務者本人ニモセヨ親族又ハ家族ニモセヨ其葬式費用ノ身分不相應ナルカ又
ハ必要以外ニ渉リタルモノニ付テハ其費用ヨリ生シタル債權ハ全ク先取特權
ノ擔保ヲ受クルコトヲ得サル乎例ヘハ此費用トシテ債務者ニ貸與ヘタル金高
ハ百五十圓ナレ𪜈事實ニ依リ調査スルニ埋葬シ了ル迄ノ費用ハ百圓ニシテ五
十圓ハ後其ノ佛事又ハ贈物ニ費消シタルモノナルカ又ハ葬式全体カ華奢ニ渉
リ五十圓丈ケノモノハ身分不相當ナルコトヲ證明シ得タルニ於テハ百五十圓
ノ債權ハ全ク無特權ノ債權トナルカ將タ百圓ニ付テハ先取特權ヲ有スルモノ
ナル乎先取特權ハ不可分ナリト云フハ先取特權ノ擔保アル債權ノ全部ノ辨濟
ヲ受クルマテハ財產ノ全部ニ付テ此權ヲ行フコトヲ得ルノ謂ニシテ本例ハ先
取特權ヲ分割スルニアラスシテ債權ヲ分割シ一部ニ先取特權アリトシ一部ハ
其權ナシトスルヲ得ルヤノ問題ナレハ不可分ノ原則ハ茲ニ適用セラレサルヿ
勿論ナリ既ニ此點ニ於テ不可分ノ適用セラレサルモノトスルニ於テハ百圓ノ
債權ハ死者ノ身分相當ノ葬式費用ナレハ之ヲ分割シテ先取特權ヲ附與スルモ



決シテ妨ケナシトス他ノ債權者ニ對シテモ之カ爲メ特ニ不利益ヲ被ラシムル
モノニアラス若シ債權全部カ無特權ノモノトナリトセハ他ノ債權者ハ百圓丈
ケハ思ハサル僥倖ヲ受クルカ如キ不當ノ結果ヲ生スルニ至ラン故ニ債權ヲ分
割シ百圓ニ付テハ先取特權ヲ保有セシム可シ

〔附言〕舊法擔保編ニ於テハ第三則トシテ最後疾病費用ノ先取特權ヲ揭ケア
リ外國法律ニ於テモ此先取特權ヲ認メタリ然𪜈本法ニ於テハ最後疾病費
用ヲ以テ先取特權ノ原因ト認メサルヲ以テ之ヲ揭擧セス蓋シ知人疾病ニ
罹リ死ニ頻スルニ當リ之ニ其費用ヲ供スルハ多クハ恩惠ノ贈與ニ出テタ
ルモノニシテ其供給ニ依リテ債權ヲ得ルコトサヘ既ニ稀ナリ然ラハ此費
用ハ情義ニ基クモノナルニ法律ヲ設ケテ特更ニ債權アリ先取特權ノ擔保
アリト明示スルカ如キハ民情ニ戻リ風儀ヲ害スルヲ以テナリ

## 第三　雇人給料ノ先取特權

第三百九條　雇人給料ノ先取特權ハ債務者ノ雇人カ受クヘキ最後ノ六个月間ノ給料ニ付キ
存在ス但其金額ハ五十圓ヲ限トス

雇人カ給料ヲ受クヘキ債權ニ先取特權ヲ附與シタルハ二ケノ理由ニ基クモノナリ其一ハ雇人ハ一ニ其給料ニ據リテ以テ生存ス今マ雇主無資力トナルニ當リ他ノ債權者ト平等ニ分配ヲ受クルモノトセハ之カ爲メ忽チ生計ノ途ヲ失フニ至ラン故ニ先取特權ヲ以テ雇主ノ財産中ヨリ給料ノ辨濟ヲ得セシムルニ其二ハ雇人ハ雇主タル債務者ヲ助ケ日々ノ勞働ヲ爲ス者ナレハ債務者ハ其助力ニ由リ他ノ事業ニ勞働スルコトヲ得從テ財産ヲ增加シ又ハ保存スルコトヲ得ヘシ然ラハ雇人ハ直接ニ又ハ間接ニ財産ヲ增加保存シテ他ノ債權者ニ利益ヲ與ヘタルモノナルヲ以テ其勞働ノ對價タル給料ハ他ノ債權者ニ先チテ之ヲ受クルハ相當ナリト云フニアリ

雇人ニハ雇主ノ身ニ關スルモノアリ嬶僕庖人馬丁等ノ如シ又雇主ノ財産ニ關スルモノナリ門番庭丁其看守人等是レナリ商家若クハ會社ニ在リテ主人又ハ役員ノ指揮監督ヲ受ケ日々其業務ニ從事スル書記職工其他一定ノ給料ヲ受クル者モ亦タ商家又ハ會社ノ雇人ナリトス是等ノ勞働ハ普通人ノ家ニ於ケルヨリモ却テ資產ノ盛衰ニ關スルモノナレハ其給料ニ付テハ先取特權ヲ附與スル



ノ價値アル勿論ナリ然モ雇人ト云フ語ニハ雇主ヨリモ下位ニ在リテ從屬スル者ノ意味ヲ包含ス例ヘハ演伎興行人無資力トナリタルトキニ俳優ノ給料ニ先取特權アルヤ否ヤ見ルニ俳優ハ興行人ニ從ヒ其勞働ヲ助クルモノニアラス其位置亦タ興行人ヨリ下等ニアラスト雖モ只タ約束シタル給料ヲ以テ自己ノ技藝ヲ行フモノナレハ之ヲ以テ雇人トハ爲スヿヲ得ヘカラス

舊法ニ於テハ債務者ノ擔當ニ係ル仝居親族ノ雇人ニモ亦タ給料ニ付キ先取特權アリトス（擔保編第百四十一條）本法ニハ其明文ヲ揭ケス戶主タル債務者ニ養ハレ其家ニ寓居スル親族ニシテ別ニ雇人ヲ有スルカ如キハ實際稀ニ之レ有ルヘシト雖モ其雇人タルヤ仝居親族ノ雇人ニアラスシテ債務者ノ雇人ナリ其給料ヲ渡スモノハ債務者ニ寄食スル親族ニアラスシテ債務者ナリ故ニ舊法ニ於ケル如ク特ニ仝居親族ノ雇人ノコトヲ揭クルノ必要ナシ万一仝居親族ノ雇人ニシテ債務者ノ雇人ニアラサルコト判然タル事實アリトセンカ其雇人ノ給料ニ付キ債務者ノ財產上ニ先取特權ヲ與ヘサルモ不可ナシトス何トナレハ其雇人ハ仝居親族ヲ助ケテ勞働シタルモノニシテ債務者ヲ助ケテ以テ其財產ノ增加又ハ保

存ニ與リテ力アルモノニアラサレハナリ

法律ハ雇人ノ給料ニ先取特權ヲ與ヘタルモ給料ヨリ生シタル債權ノ金額ニ付キ先取特權アリトハ爲サヽルナリ雇人カ受クヘキ最後ノ六个月間ノ給料ニ付テノミ先取特權アリトス雇人ノ給料ハ慣習上多クハ毎月ニ支給スルモノナリ故ニ六个月間其支給ヲ受ケスシテ經過スルカ如キハ實ニ稀ナリ然モ給料ノ時効ハ一个月ヨリ短キ時期ヲ以テ定メタルモノト雖モ一年ナリトスルヲ以テ（第百七十四條）六个月以上ニ渉ルモ之ヲ以テ雇人ノ過失ニ歸スルヲ得ス立法者ハ六个月以上ノ給料ニ先取特權ヲ與ヘルニハ保護ノ程度ヲ超過スルモノトナシタルヲ以テ舊法（擔保編第百四十一條第二項）ニ一个年ノ給料トアリシヲ半減シテ六个月ト定メタルニ外ナラサルヘシ

雇人給料ノ先取特權ハ最後ノ六个月間ノ給料ニ付キ存在ス而シテ其六个月ハ解雇ノ時又ハ債務者ノ無資力顯然トナリタル時ヨリ以前ニ遡リテ算定スヘシ債務者無資力ト爲ル二个月以前ニ解雇セラレタル雇人ニシテ未タ給料ヲ受取ラサル者アリトセンカ此雇人ハ其解雇ヨリ以前六个月間ノ給料ヲ受取ルヘキ



債權ニ付キ先取特權ヲ以テ配當ニ加入スルヲ得ヘシ又債務者ノ總財產ヲ以テ各債權者ノ債權ヲ辨濟スルニ至ル迄債務者ノ家ニ使役セラルヽ雇人ニシテ給料ヲ受ケサル者アルトキハ差押ニ依リ債務者カ無資力トナリタル時ヨリ遡リテ六个月間ノ給料ニ付キ先取特權ヲ有ス

最後ノ六个月間ノ給料ニ付キ先取特權ヲ付與スト雖モ其金額ハ五十圓ヲ以テ限トス舊法典ニ於テハ最後ノ一个年ノ給料ニ先取特權アリトスルノミナラス其金額ニ於テ定限スル所ナカリシモ本法ハ五十圓ヲ超過スルトキハ其五十圓マテ先取特權アルモノトセリ蓋シ雇人ニハ高給ヲ受クル者ナシトセス然ルニ其六个月間ノ給料ニ對シ先取特權ヲ與フルトキハ甚シク他ノ債權者ヲ害スルヲ以テ此制限ヲ置キ一个月十圓以下ヲ受クル者ニシテ六个月以下ノ分ニノミ先取特權ノ擔保ヲ付與シテ之ヲ保護シタルモノナリ

## 第四　日用品供給ノ先取特權

第三百十條　日用品供給ノ先取特權ハ債務者又ハ其扶養スヘキ同居ノ親族竝ニ家族及ヒ其僕婢ノ生活ニ必要ナル最後ノ六个月間ノ飲食品及ヒ薪炭油ノ供給ニ付キ存在ス

日用品ハ債務者ノ生活ニ必要缺クヘカラサルモノニシテ之ヲ給與シタル者アリタル爲メ債務者ハ生存スルコトヲ得其供給者ニ先取特權ヲ付與スルハ債務者ヲシテ生活ヲ容易ナラシムルカ爲メニテ人情ニ基クモノナリ尙一個ノ理由アリ此供給者アリタル爲メ債務者ハ容易ク日用品ヲ得テ自己ノ勞働ハ他ノ事業ニ向テ之ヲ施シ從テ多少財產ヲ增加保存セシメタルモノニシテ他ノ債權者ハ其財產ヲ利益スルモノナレハ此供給者ニシテ他ノ債權者ト平等ノ權利ヲ有スルトキハ權衡ヲ失スルヲ以テ先取特權ヲ付與シ以テ供給品ノ代價ヲ受取ルヘキ債權ハ優先權ヲ以テ其辨濟ヲ受ルモノトセリ

日用品トハ普通生計ニ必要ナル物品ヲ云ヒ其範圍一定ナラス舊法典（擔保編第百四十二條）ニ於テハ唯生計ニ必要ナル日用品トアリタルヲ以テ貧者トシテハ生活必要ノ度ヲ超過シタルモノナルモ富者ニ在テハ必要ノモノニ屬スルカ如ク總テ事實ノ問題ニ屬シ法律上ニ於テハ範圍分明ナラサリシモ本法ニ於テハ之ヲ明カニシ生計ニ必要ナル飮食品及ヒ薪炭油ヲ以テ日用品ナリトセリ然ルモ如何ナル



飮食品カ生活ニ必要ナルカノ點ニ至テハ一定スルモノニアラス故ニ此點ニ付テハ債務者ノ生計ノ度ニ因テ決スヘキ事實ノ問題ナリトス

法律ハ供給者ノ先取特權ヲ債務者ノ日用品ニ限ラスシテ其扶養スヘキ同居ノ親族竝ニ家族及ヒ其僕婢ノ生計ニ必要ナルモノヽ供給ニ及ホセリ此同居親族等ノ日用品ハ債務者ノ負擔スルモノナレハ其之ヲ供與シタル者ヨリ債務者ノ財產ニ對スルトキハ債務者自身ニ供與シタルト毫モ異ナルコトナケレハ均シク債務者ノ財產ニ對シ先取特權ヲ有スルモノトナセリ舊法典ニ於テハ雇人ノ生計ニ必要ナル日用品ノ供給者ニ先取特權アルモノトセリ然ルニ本法ニハ雇人ト云ハスシテ僕婢ト云ヘリ蓋シ僕婢ハ必ス主人ノ養フ所ノモノナルモ雇人ニ至テハ或ハ寵ヲ別ニシテ自ラ日用品ヲ辨スル者アルヲ以テ區域ヲ定限シ僕婢ニ必要ナル日用品ノ供給ニノミ先取特權アリトセリ

旅店者ハ下宿ノ日用品ヲ供給スル者ニ付テハ其主人ノ日用品ト其客人ニ供與シタル日用品トヲ區別スルヲ要シ其供給者ハ其供給シタル全部ニ付キ先取特權ヲ有スルニアラス何トナレハ其供給者タルヤ單ニ債務者及ヒ其親族ノ需用

ノミニ止マラスシテ客人ノ需用ニモ供スルモノナレハナリ今旅店ノ主人カ無資力ト爲リタル場合ニ於テ日用品ヲ供給シタル者ハ主人及其僕婢ノ費消シタル分ニ付キ先取特權ヲ以テ辨濟ヲ受クルコトハ通常人ニ對スルト同一ナリト雖ヒ其他ノ債權ノ部分ニ付テハ普通ノ債權者ニシテ先取特權ヲ有スルコトナシ何トナレハ其部分ハ生計ニ必要ナル日用品ノ供給ニ非スシテ旅店主人ニ營業資本ノ一部ヲ供給シタルモノニ外ナラスシテ法律カ日用品ニ付テ先取特權ヲ付與スルノ目的以外ノモノニ屬スレハナリ

第三百十條ハ日用品供給者ハ最後ノ六个月間ノ供給ニ付キ先取特權ヲ有スルモノトス此六个月ハ債務者ノ無資力以前ニ供給ヲ停止シタルモノニ在テハ其停止ノ時ヨリ遡テ之ヲ算定シ破產ノ場合ニ於テハ破產ノ宣告アリタル時ヨリ無資力ニ付テハ差押ニヨリ無資力ノ顯然トナリタル時ヨリ起算スルモノナリ』

法律ハ供給者ノ如何ニ付テハ區別スルコトナシ蓋シ先取特權ハ債權者ノ如何ニ因テ付與スルモノニ非ス債權ノ資格ニ因テ付與スルモノナレハ供給者ハ商人ナルト非商人ナルトヲ區別スルノ必要ナク總テ生計ニ必要ナル日用品ヲ供



與シタル者ニ此先取特權ヲ附與ス

以上ヲ以テ一般ノ先取特權ヲ以テ擔保セラルヽ債權ヲ生スルノ原因ナリトス而シテ其一般ノ先取特權ノ順位及効力ノコトハ法典ノ順序ニ從ヒ第三百二十九條以下ニ於テ之ヲ見ントス

## 第二欵　動產ノ先取特權

本欵ノ先取特權ハ法律ノ定メタル原由ヨリ生シタル債權ヲ擔保スルモノナリ而シテ其特權ハ特定ノ動產ニノミ及ホスヲ以テ之ヲ特定ノ先取特權ノ一ナリトス債權者ニシテ特定ノ動產ニ對シ優先權ヲ有スル者ハ此先取特權ノ外ニ動產質權者ナリトス舊法典ニ於テハ質權者モ先取特權ヲ有スルモノトナスト雖ヒ本法ニ於テハ先取特權アルモノトナサヽルナリ

第三百十一條　左ニ揭ケタル原因ヨリ生シタル債權ヲ有スル者ハ債務者ノ特定動產ノ上ニ先取特權ヲ有ス

一　不動產ノ賃貸借

二　旅店ノ宿泊

三　旅客又ハ荷物ノ運輸
四　公吏ノ職務上ノ過失
五　動產ノ保存
六　動產ノ賣買
七　種苗又ハ肥料ノ供給
八　農工業ノ勞役

舊法典擔保編第百四十六條ト本條ヲ比較スルニ字句及ヒ順序ニ修正スル所アリト雖モ原因ニ至テハ大差アルヲ見ス唯舊法ニ第九トシテ保證金ヲ供スル義務アル公吏ニ保證金ヲ貸シタル貸主ヲ揭ケアリテ右保證金ヲ貸付ケタル第三者ハ職務上ノ所爲ヨリ害ヲ受ケタル者ニ辨濟アリシ後第二位ニテ此保證金ニ付キ先取特權ヲ有スルモノトセリ（第百六十二條）本法ハ此先取特權ノ原因ヲ採用セス固ト此先取特權ヲ附與シタルハ十分ノ資力ナクシテ公吏トナリタル者ヲシテ保證金ヲ得ルニ容易ナラシムルノ理由ニ基ケリ然モ其債權ノ原因タルヤ他ノ先取特權ヲ受クヘキ債權ノ原因ニ比スレハ稍ゝ間接ノモノニシテ其特別ニ保護





スヘキ價値ナク且先取特權ノ範圍汎キニ失スルハ立法者ノ避ケント欲スルナルヲ以テ此原因ヲ採用セサリシニ外ナラス

動產ノ先取特權ヲ受クヘキ債權ノ原因ニ付キ本條ハ舊法ト其列記ノ順序ヲ異ニセリ舊法擔保編第百四十六條ノ第一乃至第八ノ順序ハ據ル所ナク頓ル專橫ニ列記シタルモノナリ元來此順序ハ一般ノ先取特權ニ關スル第三百六十條ノ列記ト同一ニシテ此先取特權ヲ有スル債權者ノ競合スル場合ニ於テハ其間ノ順位ハ此順序ニ依リテ定マルモノナレハ其順序ハ必ス厚ク保護スヘキ原因ヲ先キニシテ薄クスヘキモノヲ後ニシ以テ前後ノ區別ヲ立テサルヘカラス故ニ本法ニ於テハ默示ノ質入ト見做スヘキモノヲ先キニシ債權者ノ共同利益ト爲リタル原因ヲ後ニシ以テ第一乃至第八ノ順序ヲ定メタリ

以下動產ノ先取特權ヲ有スル債權ノ原因ノ各個ニ付キ之ヲ見ントス

## 第一　不動產賃貸ノ先取特權

第三百十二條　不動產賃貸ノ先取特權ハ其不動產ノ借賃其他賃貸借關係ヨリ生シタル賃借人ノ債務ニ付キ賃借人ノ動產ノ上ニ存在ス

本條ハ不動產賃貸ノ先取特權ニ關スル總則ヲ揭ケ而シテ其先取特權ヲ受クヘキ債權ノ原因ヲ明カニシタルモノニシテ土地及ヒ建物ノ賃貸ニ共通ノ規定ナリトス

不動產ノ賃貸人ハ賃借人ノ其不動產ニ備付タル動產及ヒ果實ニ付先取特權ヲ有スルハ先取特權ノ目的物ヲ以テ債權ノ質ト爲シタルモノト看做スヲ以テナリ是レ結約者双方ノ默示ノ意思ヨリシテ自然ニ生スル所ノ法律上ノ質ニシテ之ヲ默示ノ質ト云フ權利者ニ擔保トシテ提供シ置キタルモノト同一視スル上ハ其質權者即チ賃貸人ハ他ノ債權者ニ對シ優先權ヲ有スルハ當然ナリ故ニ不動產賃貸ノ先取特權ハ默示ノ質ニ基クモノナリト云フ賃貸シタル土地ノ果實及ヒ賃借地又ハ其利用ノ爲ニスル建物ニ備付ケタル動產上ニ賃貸人ノ先取特權ヲ及ホス場合ヲ見ルニ果實ハ其土地ノ生產物ニシテ其土地ハ賃貸人ナル債權者ニ屬スト雖モ果實ハ債務者ノ勞働ニ因リテ生スルモノナレハ即チ債務者ノ動產ニシテ賃貸人ハ常ニ其果實ヲ以テ万一賃料ノ遲滯アル場合ノ擔保トシ賃借人モ亦タ然リ故ニ果實ニ付キ賃借人ハ他ノ債權者ニ對シ優先權ヲ有スルハ





相當ナリ又賃借地又ハ建物ニ備付ケアル動產等ニ付テモ默示ノ質ニヨリ債權者ノ擔保ト爲リタルモノナリ若シ之ヲ默示ノ質トナサヽルトキハ所有者ハ賃借人ト賃貸借ノ契約ヲ爲サヽルヘク縱シ此契約ヲ爲スモ萬一ノ損失ヲ慮ハカリ賃借人ニ非常ノ不利益ナル條件ヲ以テ契約ヲ爲スヘク遂ニ賃貸借ナルモノナキニ至ラン然ラハ此先取特權ハ貸借人双方ニ必要ナルモノト云ハサルヲ得ス又他ノ債權者ニ對シテモ債務者ハ其賃借シタル土地又ハ家屋アルヲ以テ之ニ依テ農工商其他ノ業ヲ營ミ以テ自己ノ負擔シタル債務ヲ辨濟スルコトヲ得ヘク若シ此默示ノ質ナシトセンカ賃貸借ノ條件ハ債務者ニ重大ナル義務ヲ負ハシメ夫レ丈ノ資產ノ減少ヲ見ルヘク從テ他ノ債權者ニ對シテモ不利益トナル道理ナレハ先取特權ノ爲ニ多少ノ不利益ヲ被ムルモ之ヲ與フルハ總債權者ノ不正ニ損失ヲ受クルモノニ非ルナリ

不動產ノ先取特權ハ何人ニ屬スルモノナルカ凡ソ先取特權ハ人ニ對シテ付與スルモノニ非ス債權ノ資格ニ因テ與フルモノナルヲ以テ第百三十二條ハ此問題ニ付テ直接ニ決定ヲ下サス則チ此特權ハ何人ニ屬スルモノナルコトヲ云ハ

スシテ特權ヲ受クヘキ債權ノ如何ヲ明ニシ不動產ノ借賃其他賃貸借關係ヨリ生シタル賃借人ノ債務ニ付キ云云ト云ヘリ之ヲ要スルニ法律ハ賃貸借ヨリ生スル所ノ特權ニ先取特權ヲ付與シタレハ其債權ヲ有スル者ハ則チ此特權ヲ有スルノ人ナリ故ニ賃貸人ノ如キハ此先取特權ヲ有スル債權者ナルコト勿論ナリ舊法ニ於テハ擔保編第百四十七條ニ於テ賃貸人ハ先取特權ヲ有ストアリテ直ニ特權者ヲ示スヲ以テ恰モ先取特權ハ人ニ對シテ與フルモノヽ如キ觀ナキニアラスト雖モ本法ニ於テハ如斯文字ヲ用ヰサルヲ以テ能ク先取特權ノ性質ト適合スルモノト云フヘキナリ

此先取特權ヲ以テ擔保セラルヽモノハ如何ナル債權ナルカ第三百十二條ハ不動產ノ借賃其他賃貸借關係ヨリ生シタル債權ナリトス故ニ家賃地代又ハ工作料ヲ受取ルヘキ債權者ハ此ノ先取特權ヲ以テ擔保セラルヽコトハ勿論ナリ獨リ此等ノ債權ニ止ラス舊法擔保編第百六十一條第二項ニ記載シタル如ク賃貸借ヨリ生スル他ノ契約上ノ義務賃借人ノ過失又ハ懈怠ノ爲メ賃借人ノ受クヘキ賠償及ヒ賃貸人カ請求スルコトヲ得ヘキ解除ニ添ヒタル損害賠償ヲモ亦此



先取特權ヲ以テ擔保ス賃借物ニ必要ナル修繕ハ賃貸人之ヲ爲スノ義務アリトス（第六百六條）然モ賃貸借主間ニ於テ合意上其義務ヲ賃貸人ノ負擔ト爲スコトヲ得然ルニ賃借人其義務ヲ怠リタルカ爲メ家屋ノ破損ヲ來シ賃貸人ニ損害アルトキハ其賠償ヲ受クルノ權利ハ則チ賃貸借ノ關係ヨリ生シタルモノナルヲ以テ先取特權ヲ以テ保護セラルヘシ又此債務者ニシテ保存修繕ヲ爲スコトヲ怠リ賃貸人自ラ之ヲ行ヒ其費用ヲ償ハシムル債權モ亦先取特權ヲ以テ擔保セラルヘキハ尙詳細ハ第三百十五條ニ於テ之ヲ見ントス

賃貸借ニハ總テ先取特權アルニ非ス法律ハ不動產ノ賃貸借ニ於ケル如ク重大ナラサルヲ以テナリ故ニ外國法律ニ於テモ亦此賃貸ニ先取特權ヲ附與セス動產ノ賃貸ハ獨リ重大ナラサルカ故ノミナラス若シ先取特權ヲ此賃貸ニ擴張スルトキハ他ノ債權者ヲ害スルコト尠少ナラス又先取特權ヲ及ホスヘキ特定ノ物件ナカルヘシ不動產ノ賃貸ニ付テハ其不動產ヨリ生スル果實又ハ之ニ備付ケタル動產アリテ賃借物ノ外ニ先取特權ノ目的トナルヘキ物アリト雖モ動產ヲ賃貸シタル場合ニ於テハ其先取特權ノ目的トスヘキ特定物アルコト少シ

先取特權ヲ有スル者ハ借賃又ハ賃貸借ニ干係ヨリ生シタル債權ヲ有スルノ人ナリ故ニ其人ハ則チ賃貸借人ナリト雖モ其賃貸物ノ所有權ヲ有スル者ノミト解釋スヘカラス先取特權ハ所有權ヲ目的トシテ附與スル者ニアラス賃貸借ヲ目的トシテ之ヲ付與スルモノナリ然ルニ賃貸借ハ獨リ所有者ノミナラス占有者モ亦賃貸借ヲ爲スコトヲ得故ニ賃貸借アル以上ハ其因テ生スル權利ハ占有者ト雖モ先取特權ヲ以テ擔保セラルヘシ然モ此先取特權ヲ賃貸人ニ於テ行フニハ一ノ條件アリ則チ其物件ヲ占有スルコト是ナリ固ヨリ其占有ハ現ニ掌握スルノ謂ニ非スシテ占有者タルノ行爲ヲ以テ之ヲ人ニ渡シ暗ニ先取特權ノ目的物ヲ質ト爲スモノト推測シ得ヘキ場合ヲ云フモノナリ凡ソ質入ノ効力ヲ保存スルニハ占有ヲ必要ナリトス賃貸人ニ特權ヲ附與スル暗默ノ質入ニモ亦然ラサルヘカラス然ルニ不動產ハ賃貸トシテ他人ニ渡シ置キ特權ヲ及スヘキ動產物ハ其不動產內ニ備附ケアルヲ以テ有形上保持スル者ハ賃借人ニシテ默示ノ質取人タル賃貸人ニアラス然モ占有トハ有形上ニ物件ヲ掌握スルノ謂ニ非ス權利ノ占有ノ如キハ之ヲ行使スルヲ以テ足レリトス例ヘハ三十年間他人ニ不



動產ヲ賃貸シタル場合ニ於テ其不動產ニ付キ時效ノ問題ヲ生シタルトキ三十年ノ期間ハ經過シタルモ其不動產ヲ自ラ掌握シ居ラサルヲ以テ時效ノ基本トナル占有ナシト云フヲ得ルカ決シテ然ラス三十年間所有者タル資格ヲ占有シ所有者ノ爲スヘキ所爲ヲ行フタルモノナレハ法律ハ其所有者ナリト推測スルコトヲ得ヘク時效ノ基本タル三十年ノ占有アリトス質入ノ占有ニ付テモ若シ有形上ノ掌握ヲ要スルトセハ質物ヲ轉質ト爲スコトヲ得サルヘシ（第三百四十八條）然ルニ轉質ノ場合ト雖モ轉質ヲ爲シタル債權者ハ他ノ債權者ニ對シ優先權ヲ生スヘキ資格即チ質取人ノ資格ヲ保有シ以テ第三者ニ對シ質取ノ效アラシムルモノナリ然ラハ不動產ヲ賃貸シタルトキト雖モ亦何ソ之ニ異ナラン所有者ハ則チ其不動產ヲ占有スルモノナレハ默示ノ質取人ノ資格ヲ失フコトナク先取特權ヲ行フコトヲ得ヘキナリ然レ𪜈其占有者タルノ資格ヲ失ヒ所有者ノ爲スヘキコトヲ行ハスシテ他ニ資格ヲ有シ其ノ行爲ヲ行フタル者アルトキハ則チ默示ノ質入ヲ生スヘキ占有者ノ資格ナキモノナルヲ以テ其質入ノ推測ヨリ生シタル先取特權ヲ有スルコトヲ得サルヤ勿論ナリ

不動產賃貸借ノ先取特權ハ如何ナル物ノ上ニ存在スルカ尙之ヲ詳言スレハ此ノ先取特權ヲ有スル債權者ハ特別ノ先取特權ナルヲ以テ債務者ノ總財產ノ上ニ特權ヲ及ホスコトナキハ論ナキモ如何ナル特定ノ物件ヲ賣却シタル代價ニ付優先權ヲ以テ他ノ債權者ニ先チ債權ノ辨濟ヲ受クルモノナルカ第三百十二條ハ單ニ賃借人ノ動產ノ上ニ存在スト云ヘリ其文詞甚タ汎漠ニシテ凡テ賃借人ノ所有ニ係ル動產ハ先取特權ノ目的物トナリ其動產ノ價額ニ付キ賃貸人ハ優先權ヲ有スルモノト云フヲ得ヘキカ如シト雖モ本條ハ概則ヲ示シタルマテニシテ次ノ條ニ於テ土地ト建物トヲ區別シ不動產賃貸ノ先取特權ノ存在スヘキ特定動產ヲ明ニセリ

第三百十三條　土地ノ賃貸人ノ先取特權ハ賃借地又ハ其利用ノ爲メニスル建物ニ備附ケタル動產、其土地ノ利用ニ供シタル動產及ヒ賃借人ノ占有ニ在ル其土地ノ果實ノ上ニ存在ス

建物ノ賃貸人ノ先取特權ハ賃借人カ其建物ニ備附ケタル動產ノ上ニ存在ス

本條ハ土地及ヒ建物トニ依テ目的物ノ區別ヲ爲シ之ヲ指定セリ故ニ其區別ニ



從テ之ヲ講究セントス

## 第一　土地ノ賃貸

土地ヲ賃貸シタル者ハ其借賃其他賃貸借關係ヨリ生シタル債權ニ付テハ先取特權アルモノトスルヲ以テ法律ハ其土地ノ種類ニ因テ區別ヲ爲サス苟モ土地ノ範圍ニ屬スルモノナリ舊法擔保編第百四十九條ニハ田畑山林ノ賃貸人トアリタルヲ以テ邸宅池沼等ノ人ニモ先取特權ノ保護ヲ與フルモノナルヤ否ヤニ付キ大ニ疑問ヲ生シタルモ本條ニ於テハ單ニ土地トアルヲ以テ是等ノ貸賃人ニモ先取特權ヲ附與シタルコト疑ヲ容レサルナリ

土地ノ賃貸人ノ先取特權ヲ及ホスヘキ特定物ハ左ノ動產ナリトス

第一、賃借地ニ備附ケタル動產

山林田畑ノ賃借ニシテ賃借人カ其上ニ備附ケタル動產物ハ或ハ小屋ノ類ニシテ不動產ヲ爲サヽルモノヽ外其例少カルヘシ池沼ニ付テハ往來用ノ船若ハ灌漑用ノ水車ノ如キ動產物ノ備附ケタルモノアルヘシ是等ノ動產ハ其價格大ナ

テサルモノ多シト雖モ賃貸人ハ暗ニ望ヲ屬シ默示ノ質入タルヲ以テ先取特權ヲ及ホスモノトス

宅地ニ至テハ賃借人ニ於テ備附ケタル動產物ノ類少カラサルヘシ就中賃借人ノ擔保ト爲ルヘキモノハ賃借地ノ上ニアル居宅內ニ備付ケアル動產ナリトス舊法第百四十九條ニハ賃借人カ居宅內ニ備附ケタル物ニ付キ先取特權アリトナス宅地ヲ賃借シ其上ニ家屋ヲ建築シ居宅ト爲シタル場合及ヒ賃借人自己ノ邸地ニ接續セル他人ノ土地ヲ借リ庭園ト爲シタル場合ノ如キハ此居宅ノ動產ニ特權ヲ及ホスモ尙可ナリ然レトモ田畑山林ノ賃借ニ至テハ我國ノ習慣ニテハ甲村ノ者ニ乙村ノ田畑ヲ賃借スル如ク毫モ居宅ト賃借物トノ緣由ナキモノアリ此場合ニ於テ居宅ノ動產ニ先取特權ヲ及ホスハ甚タ不當ナリ何トナレハ賃貸人カ暗ニ望ヲ屬シ默示ノ質ト爲シタルコトハ推測シ得ヘカラサレハナリ是ヲ以テ本法ニ於テハ居宅ノ字ヲ削除シ單ニ賃借地ニ備付ケタル動產ト云ヘリ然ラハ賃借地ニアル居宅其他ノ建物內ニ備付ケアル動產ヲモ此賃借地ニ備付ケタル動產中ニ包含スルモノナル乎例ヘハ甲者カ乙者ノ土地ヲ賃借シ其上ニ家屋





ヲ建築シ之ヲ居宅ト爲シタルトキハ其乙者ナル賃貸人ハ地代ヲ受クヘキ債權ノ擔保トシテ甲者ノ居宅ニ備付ケアル動產ノ上ニ先取特權ヲ有スルモノナル乎此場合ハ後ニ見ル所ノ土地利用ノ爲メニスル建物內ニ備付ケタル動產ニ非サルコトハ論ヲ俟タス賃借地ニ備付ケタル動產ヲ狹義ニ解シ土地ニ附着シタルモノヽミトスルトキハ先取特權ハ本例ノ動產ニ及ホスコト能ハス之ニ反シ其動產モ賃借地ニ備付ケタル動產ノ內ニ包含スルモノトスルトキハ先取特權ハ之ニ及ホスヘキナリ抑〻此先取特權ハ暗默ノ質入ニ基クモノニシテ今甲者土地ヲ賃借シ之ニ家屋ヲ建築スルトキハ賃借人タル甲者ハ獨リ家屋外ニ備付ケタル動產ノミニ望ヲ屬シ暗ニ之ヲ擔保ト爲スノ意思アリトハ爲スヘカラス其建築セル建物內ニ備付タル動產モ亦默示ノ質入ニナスモノト推測スルコトヲ得ヘシ又法律ノ成文ヨリ解釋ヲ下スモ土地アツテ建物アリ建物ハ土地ニ附着スルモノナレハ其建物內ニ備付ケタル動產ハ則チ土地ニ備付ケタルモノト云フコトヲ得ヘシ故ニ土地賃貸人ノ先取特權ハ賃借人ノ其土地ノ上ニ築造シタル建物內ニ備付ケタル動產ニ及スモノナリトス

直接地面ニ備付ケタル動産ニシテ先取特權ヲ及ホシ賃貸人ノ擔保トナルヘキ動産ハ實際ニ於テハ僅少ナルヘシ故ニ賃貸人ノ擔保ト爲ルヘキモノハ多ク賃借人カ建物内ニ備付ケタル動産トハ如何ナルモノナルカ備付ケト云フ言詞ハ之ヲ狹義ニ解釋スルトキハ殆ト建物ノ一部ヲ爲シ之ヲ備フルニ非レハ建物ノ用ヲ爲サヽル動産ノミヲ指稱スルモノトモノヽ如シ又之ヲ廣義ニ解スルトキハ苟モ居宅其他ノ建物内ニ備フルモノハ悉ク此備付ケタル動産ト稱スルコトヲ得ヘキカ如シ法律ハ賃貸人ノ先取特權ヲ此狹義ナル動産ニ限ルモノニ非ス寧ロ廣義ナル動産ヲ以テ擔保ト爲スノ精神ナルヘシ何トナレハ狹義ナル動産以外ノ動産ト雖モ默示ノ質入トナスヲ得ヘケレハナリ此動産ニ付キ或ハ說ヲナスモノアリ曰ク凡テ建物内ニ存在スル所ノ動産ハ悉ク先取特權ヲ受クルモノナリト此說ヲ原則トスルコトヲ得ハ適用上困難ノコトナク苟モ家屋内ニ存在スル物品ハ總テ先取特權ノ目的物ト爲



ルヘシ然レトモ法律ハ備付ケタル動産ト云ツテ建物内ニ存在スル動産ト云ハサルヲ以テ見レハ其存在スル物品中ニ制限アルヘキコトハ固ヨリ之ヲ知ルニ足レリ若シ論者ノ說ノ如クナレハ賃借人カ有スル金玉其他有價證券ニモ先取特權ヲ及スモノト云ハサルヘカラス然ルニ法律ハ備付ケタル動産ト云ツテ現金ノ上ニ迄先取特權ヲ及ホスニ非サルコトハ何人ト雖モ敢テ疑ヲ容レサルヘシ故ニ此說ハ廣義ニ失ス又曰ク建物内ニ存在スル物品ニシテ多少外見ヲ有シ賃貸人ノ注目スル所トナリ暗ニ望ヲ屬シタル動産ニ限ルヘシト動産ニシテ賃貸人ノ注目スル所トナラシムルニハ賃貸人ハ之ヲ目擊セサルヘカラス從テ賃借人ノ住居スル家屋ヲ悉ク點檢シ又ハ備附ケノ際身自ラ之ニ與カルニ非レハ實際注目シタルモノトハ云フヘカラス然ルニ賃貸人カ賃借人ノ居宅ニ臨ミ動産ヲ點檢スルカ如キハ社會ニ絕テナキコトナリ賃貸人ハ物品ヲ見ルノ必要ナクシテ必要ナル動産ハ外見アルト否トニ關セス之ヲ備ヘルニ非レハ居住スルコトヲ得サルコトヲ知レリ例ヘハ商店若クハ工場ナレハ商品又ハ器械其他ノ物品ヲ備付クルコトハ之ヲ目擊セスシテ知ルモノナリ既ニ之ヲ知ル上ハ是等

ノ物品ノ上ニ暗默ノ質入ヲ推測スルヲ得ヘシ然ラハ外見ノ有無ヲ以テ先取特權ヲ及ホスモノト否トヲ區別スルコトヲ得スシテ此論モ亦採ルニ足ラサルナリ便利又ハ娛樂ノ爲メ若クハ日用又ハ職業ノ爲ニ家屋內ニ備エタル有体動產ハ假令一時ノモノナリト雖トモ法律ニ於テ差押ヲ禁セサルモノハ先取特權ヲ及ホスコトヲ得ルモノトス我法律ニ於テ備附ケタル動產ト稱スルモノニハ備附ケト云フヲ以テ一ノ要件トナシ他ニ制限ヲ置カス舊法（擔保編第百四十七條第三項ニハ賃借人ノ先取特權ハ現金ニ付キ又賃借人及其家族ノ一身ニ供シタル金玉寶石ニ付キ又無記名ナル證券ニ付キ之ヲ行フコトヲ得ストアリ本法ニハ此明文ナシト雖トモ如斯物件ハ固ヨリ債務者タル賃借人ノ身ニ屬スルモノニシテ其建物ニ備付ケタル動產ト稱スルヲ得ス故ニ之ヲ明記スルヲ要セスシテ先取特權ヲ及ホサヽルコトハ明カナリ又意思ノ推測ヨリスルモ賃借ニ係ル家屋其他建物ト關係アルモノニ付テハ之ヲ暗ニ質入ト爲スト云フヲ得ヘキモ現金又ハ寶玉ノ如キハ此家屋ト何等ノ關係ナキモノナレハ之レニマテ暗默ノ質入アリト云フコトヲ得サルナリ



土地ノ賃貸人ハ賃借人ノ土地及ヒ建物ニ備附ケタル動產物ニ先取特權ヲ及ホスコトハ上ニ見ル所ノ如シ若シ甲者ノ土地ヲ賃借シ乙者之ニ家屋ヲ建築シ其家屋ヲ丙者ニ賃貸シタルトキハ甲者ハ丙者カ其家屋內ニ備附ケタル動產物ニ先取特權ヲ及ホスコトヲ得ル乎是レ法律ノ規定セサル所ニシテ此場合ニ於テ甲者ナル土地賃貸人ハ丙者ノ動產ニ先取特權ヲ有セサルモノト云フヘシ本法ニ於テハ土地ノ上ニ設定シタル物權カ當然其土地ノ上ニ存スル建物ニ及スモノニ非サルコトハ第三百六十九條ニ於テ抵當權ハ不動產ト一体ヲ爲シタル物ニ及フト雖トモ抵當地ノ上ニ存スル建物ノ上ニ及ホサヽルモノト爲シタルニ依リテモ明瞭ナリ然ラハ土地ト建物ハ全ク別個ノ不動產ニシテ土地ヲ賃貸シタル者ハ其土地ヲ賃借シタル者ニ對シテハ先取特權ヲ有スルモ賃借人ノ建設シタル建物ハ則チ賃借人ノ所有ニシテ土地所有者ハ賃借人ニ非スシテ建物ノ賃貸人ハ土地ノ賃借人ナリ故ニ自己ノ賃借人ニ非ラサル家屋賃借人ノ動產ヲ以テ地所ノ賃借ヨリ生スル債權ノ擔保ト爲スコトヲ得サルナリ後ニ見ル如ク賃借權ノ讓渡及ヒ轉貸ノ場合ヲ規定シアルモ這ハ土地又ハ建物ヲ賃借シタル

者カ其土地又ハ建物ノ賃借權ヲ讓渡シ又ハ轉借シタル場合ニシテ本例ノ家屋ハ土地賃借人ノ所有ナレハ轉貸シタルモノニ非サルヲ以テ轉貸ニ於ケル規定ヲ適用スルヲ得ス

第二、賃借地利用ノ爲ニスル建物ヲ備附ケタル動産

土地利用ノ建物トハ賃借人ノ居宅又ハ商店工業場等ニ非スシテ一種特別ニ其土地ノ利用ノ爲ニ設ケタルモノヲ云フナリ例エハ廣大ナル桑圃中ニ設ケアル養蠶所ノ如キ是ナリ是レ其土地ヲ利用スル爲ニ此建物アルモノニシテ土地ヲ主トシ建物ハ其從タルモノナリ故ニ養蠶所ヲ主トシ傍ラニ桑圃アリト雖トモ之ヲ以テ土地利用ノ建物ト云フヲ得ス今桑圃ノ利用ノ爲メ設ケタル建物アリテ其桑圃ハ賃借スルモノナルトキハ其ノ賃貸人ノ先取特權ハ建物内ニ備附ケタル動産物ニ及ホスモノナリ然レトモ法律ハ必シモ土地利用ノ爲ニスル建物カ賃借地ノ上ニ存スルコトヲ必要トセス例エハ數百町ノ桑圃ヲ賃借ト爲シ特ニ其桑圃ノ利用ノ目的ヲ以テ其隣地ニシテ賃借人ノ所有ナル地面ニ建設シタルトキト雖トモ其目的カ賃借地ノ利用ニ在ル以上ハ賃借人ト賃貸人トノ間ニ



暗默ノ質入アリト推定シ得ヘキヲ以テ先取特權ヲ其建物内ノ動産ニ及ホスコトヲ得ヘキナリ之ニ反シテ賃借地ニ建設シタル建物ナリト雖トモ其目的タルヤ他ノ土地ノ利用ノ爲ニシタルモノナルニ於テハ本項ノ規定ニ依リテ先取特權ヲ及ホスコトヲ得スシテ寧ロ前項ニ屬スルモノナリトス

第三、賃借地ノ利用ニ供シタル動産

賃借地耕作用ノ農具其他ノ器具ノ如キハ通常ノ農家ニ在テハ賃借人ノ居宅ニ備ヘアツテ其居宅カ賃借地ニ在ルトキハ第一項ノ先取特權ヲ受クルコトアルモ之ヲ以テ土地ノ利用ノ爲メニ供シタル動産ト云フヘカラス本項モ前項ト同一ニ多少廣大ナル土地ノ耕作ヲ爲ス場合ヲ想像シタルモノニシテ特ニ其賃借他ノ利用ノ爲ニ供シタル器具種子藁草及ヒ肥料等ヲ指シタルモノナリ畜類ニシテ土地ヲ肥饒ナラシムル爲ニ其地ニ飼養スルコトアルヘシ然トモ其習慣我國ニ於テ甚タ稀ナリ若シ此習慣アルトキハ其畜類ハ土地利用ノ爲ニ備附ケタルモノナルヲ以テ之ニ先取特權ヲ及ホスコトヲ得ヘキナリ

第四、賃借人ノ占有ニ在ル賃借地ノ果實

賃借地ヨリ生スル果實ハ賃貸人ト賃借人ノ間ニ暗默ノ質ト爲ルモノナレハ賃貸人ノ先取特權ヲ之ニ及ホスモノナリ然トモ其果實ハ賃借地ヨリ生シタルモノナルコトヲ要ス即チ法律ハ「其土地ノ果實」ト云ヘリ故ニ若シ其賃借地ニ貯存セル果實ト雖トモ他ノ地ヨリ生シタルコトヲ證明スルニ於テハ此先取特權ヲ及ホスコトヲ得サルナリ蓋シ其果實ハ賃借地ノ果實ニ非サレハナリ然ㇾ賃借地ニ備附クタルモノナルヲ以テ其先取特權ヲ及ホスコトアルヘシ舊法（擔保編第百四十九條）ニハ賃貸人ハ賃借地ノアリ故ニ米麥ノ如キ所謂果實ハ勿論鑛物砂石ノ如キモ亦先取特權ノ目的物タリ本法ニ於テハ舊法ニ於ケル如ク收獲物及產出物ト記載セスト雖トモ第八十八條ニ依テ見ルトキハ天然ノ果實ハ物ノ用法ニ從ヒ收取スル產出ヲ云フモノナルヲ以テ既ニ果實ト云フハ鑛物砂石ノ如キ產出物ヲモ包含スルモノナリ故ニ先取特權ヲ是等ノモノニ及ホスコトハ勿論ナリ

第三百十三條ハ先取特權ヲ及ホスニハ賃借地ヨリ生シタル果實タルヲ以テ足レリトス尙其果實ハ賃借人ノ占有ニ在ルヲ要ス故ニ賃借人カ果實ヲ他ニ賣渡シタルトキハ其占有ナキヲ以テ先取特權ヲ及ホスコトヲ得ス然ラサレハ第三取得者ヲシテ不意ニ損害ヲ被ムラシムルノ結果ヲ生ス然ㇾ其果實カ賃借地ニ附着シ又ハ賃借地ニ保存シアルコトヲ要セス假令其果實ヲ賃借地以外ニ持出シ賃借人ノ居宅倉庫ニ藏メ若クハ他人ノ倉庫ニ預ケ置クトキト雖トモ先取特權ヲ及ホスコトヲ得ヘシ何トナレハ其果實ハ賃借人ノ占有內ニ在ルモノナレハナリ

果實ノ土地ニ附着シ未タ分離セサルモノハ第八十六條ニ依テ見ルモ即チ土地ノ定着物ナルヲ以テ之ヲ不動產ナリトス其不動產ナルニ此動產ニ係ル先取特權ヲ及ホスハ少シク穩當ナラサルカ如シ然トモ果實ハ其性質トシテ永久土地ニ附着スルモノニ非ス必ス成熟期アリテ法律ハ此先取特權ノ點ニ於テハ土地ニ附着シタル果實ト雖トモ動產ト見做シタルモノニ外ナラス現ニ民事訴訟法第五百六十八條ニ於テモ果實ハ未タ土地ヨリ離レサル以前ト雖トモ之ヲ差押フルコトヲ得其差押ハ有体動產ニ對スル強制執行ナリトセリ是レ動產ト見做シタルニ外ナラサルナリ又實際ニ徵ス

ルモ米麥ノ如キ果實ニ在テハ其各個ノ成熟期ニ達スルニ因テ區別スルニ非ス
シテ前期分當期分又ハ前年度收獲本年度收獲ト云フカ如ク其一期ヲ以テ定ム
ルモノナレハ其一期內ニ在ルモノニシテ幾分ハ土地ヨリ分離シ幾分ハ未タ分
離セサルモノアリ然ルヲ其分離シタルモノト然ラサルモノトヲ區別シ一ハ動
產ナリトシテ先取特權ヲ及ホシ一ハ不動產ナリトシテ之ヲ及ホサヽルカ如キ
區別ヲ爲スハ頗ル困難ニシテ從テ爭訟ヲ生スルコト必セリ此故ニ法律ハ未タ
土地ヨリ分離セサル果實ト雖トモ之ヲ動產ト見做シ賃借人ノ占有內ニアルモ
ノハ先取特權ヲ及ホスモノトセリ

礦物砂石ノ如キ產出物ニ至テハ然ラス鑛物カ土地ニ附着シ未タ採掘セサル前
即チ土地ノ一部ヲ爲ス場合ニ當テハ此先取特權ヲ及ホスコトヲ得ス何トナレ
ハ賃借人カ勞力ヲ加ヘ之ヲ採掘シタルモノニ付テハ賃貸人ニ於テ暗默ニ質ト
爲シタルノ意思ヲ推測スルコトヲ得ヘキモ未タ地中ニ在ルモノニ付テハ其土
地ハ即チ賃貸人ノ土地ニシテ自己ノ物ヲ以テ自己ノ質ト爲スト云フヲ得ヘカ
ラサルナリ米麥ノ如キ果實ハ土地ニ附着スルモ固ト賃借人カ勞力ヲ施シ發生





スルニ至ラシメタルモノナレハ暗ニ之ヲ以テ債權ノ質ト爲スヲ得ヘキモ鑛物
砂石ノ如キハ前ニ述フル如クナルヲ以テ此暗默ノ質ヲ推定スルヲ得サルナリ』
舊法（第四百十九條第三項）ニハ分果賃貸人ノ分果小作人ノ收獲物其他ノ產出物ニ對スル
先取特權ノコトヲ規定セリ蓋シ舊法ニ於テハ分果賃貸借ヲ以テ賃貸借中一種
特別ノモノトナシタルヲ以テ先取特權ニ付テモ亦特ニ其事ヲ規定セリト雖ト
モ本法ノ賃貸借ニ關スル規定ハ總テ舊法ノ所謂分果賃貸借ニモ適用セラルモ
ノニシテ此賃借ヲ以テ特別ノモノトナシタルニ非ス故ニ其賃貸人ノ有スル先
取特權ハ上來述ヘタル所ノモノト異ナルコトナキモノト知ルヘシ

## 第二　建物ノ賃貸

建物ノ賃貸人ノ先取特權ハ賃借人カ建物ノ上ニ備附ケタル動產ノ上ニ存在ス
而シテ建物ニ備附ケタル動產トハ如何ナルモノナルカハ既ニ土地賃貸ノ場合
ニ於テ賃借人ノ建物ニ備付ケタル動產ニ付テ說述シタレハ更ニ之ヲ述フルノ
必要ナシ又其建物ニ備付ケタル動產ニ付テ述ヘタル事項ハ建物賃貸ノ場合ニ
モ適用セラルモノト知ルヘシ

建物賃貸人ハ其權利ノ擔保トシテ先取特權ヲ賃借人カ建物內ニ備付ケタル動產ノ上ニ有ス法律カ此特權ヲ附與シタルハ二个ノ理由ニ基クモノナリ其一ハ曰ク賃借人ハ通例資產ニ乏シキモノニシテ多クハ保證人ヲ立ツルヲ得ス況ンヤ他ノ物上擔保ノ如キ之ヲ供スルコト甚タ難カルヘシ故ニ賃貸人ハ特ニ此等ノ擔保ノ提供ヲ要求セスト雖モ暗ニ其賃借人カ建物內ニ備ヘ附ケタル動產物ヲ以テ擔保トスルノ意思アリテ貸借人モ亦暗ニ之ヲ承諾スルハ常ナリ故ニ其動產物ヲ以テ質物トスルノ意思アルコトヲ推定スルヲ得ヘシ法律ハ此常態ヨリシテ賃貸ナル行爲中ニ此暗默ノ質入ヲ包含スルモノト推定シタリ其二ハ曰ク債務者即チ賃借人カ營業ヲ爲シ幾分ノ資產ヲ增加スルニ至ラサルモ保存シ得タルハ此賃貸人アリテ建物ヲ貸與シタルカ故充分ニ住居ヲ爲シ又ハ工業ヲ營ムコトヲ得タルニ由ルヘシ然ラハ賃貸人ハ間接ニ他ノ債權者ニモ利益ヲ與エタルモノニシテ要之其債權ハ共同ノ利益ヲ與エタル所爲ヨリ生シタルモノナルカ故ニ之ニ先取特權ナル優先權ヲ附與ス

舊法典擔保編第百四十七條第一項ニハ先取特權ヲ及ホスヘキ建物內ニ備エタル動產ハ賃借人ノ使用又ハ商工業ノ爲メニ備付ケタルモノナルコトヲ要セリ然レトモ本法ハ單ニ建物內ニ備付ケタル動產ト云フテ別ニ其備付ケノ目的ヲ記載セス要之舊法ニ在テハ備付ケタル動產ヲ稍〻狹義ニ解釋スヘク本法ニ在テハ之ヲ廣義ニ解釋スヘクシテ苟モ建物內ニ備付ケタル動產ナル以上ハ使用又ハ商工業ノ爲ナルト否トヲ問ハス一概ニ先取特權ヲ及ホスモノトセリ舊法第百四十七條ノ現金又ハ賃借人及ヒ其家族ノ一身ノ使用ニ供スル金玉寶石又ハ證券ニ及ホサヽルハ本法モ亦同一ナルコトハ既ニ上ニ述ヘタルカ如シ

舊法擔保編第百四十八條　賃貸人ニ與フルニ賃借人ヲシテ擔保ニ適當ナル動產ヲ建物內ニ備付ケシムルノ權ヲ以テシ從テ家賃ノ前拂ヒ又ハ之ニ相當スル擔保ヲ供セサルトキハ賃貸人ハ賃貸借ヲ解除スルコトヲ得尙損害アルトキハ其賠償ヲ求ムルコトヲ得ヘシトセリ而ノ尙一度備付ケタル動產ヲ更ニ家屋外ニ持出シタル場合ノ規定アリシモ本法ハ賃貸人ニ此權利ヲ認許セス蓋シ舊法ニ於テ賃貸人ヲ保護シ賃借人ニ此重大ナル義務ヲ負ハシメタルハ佛國民法第千七百五十二條ヨリ傳來シタルモノナラン然レトモ我國ニ於テハ建物ノ賃貸ニ付キ先取特權ノ

法規サヘナキモノナレハ如斯債權者ニ大權ヲ與フルノ習慣ナキハ勿論ナリ加之舊法ノ賃借人ニ負擔セシメタル義務ハ太タ重キニ失シ徒ラニ賃借人ヲ苦マシメ或ハ之カ爲メ賃貸借ヲ爲スコトヲ得サルニ至ラン試ミニ一例ヲ想像センニ彼ノ劇場ノ如キモ往々賃借スルコトアリ其賃料タルヤ決シテ少額ニアラス然ルニ其賃料ヲ擔保スヘキ動産物ヲ劇場内ニ備付クヘシト命スルカ如キハ殆ト爲シ能ハサルコトナルヘシ故ニ本法ノ主趣ハ法律ヲ以テ債權者ニ與フルニ相當ナル動産物ノ備付ケヲ要求スルノ權利ヲ以テセスシテ全ク當事者ノ信用又ハ約束ニ放任シ若シ賃貸人ニ於テ動産ノ備付アルニアラサレハ賃料ヲ受クル債務安全ナラストスルトキハ賃借人ト契約ヲ爲シ其備付ケヲ以テ賃貸借ノ一條件ト爲シ得ヘキヲ以テ充分ナリトセリ

又舊法（同上第百四十八條第三項）ハ一旦建物内ニ備付ケタル動産ヲ賃貸人ヲ詐害スルノ目的ヲ以テ之ヲ取去リ因テ先取特權ノ目的物ニ不足ヲ來シタルトキハ其動産カ賃借人ノ手ニ移リタルトキト雖モ第三者ニ對シテ其行爲ヲ廢罷セシムルコトヲ得ルモノトセリ本法ニ於テモ亦賃貸人ニ於テ此權



ナシトスルニ非ス然レトモ是等ノ訴權ハ債權者ノ普通有スル所ノ權利ニシテ第四百二十四條ニ依テ明カナルヲ以テ別ニ之ヲ先取特權ノ部ニ掲擧スルコトヲ必要トセサリシニ外ナラサルナリ又舊法同上第四項ノ如キハ本法ニ在テハ先取特權ノ總則タル第三百四條ニ掲擧シアツテ此權利ヲ行フモ妨ケトナラサルコトハ自ラ明瞭ナルヲ以テ之ヲ掲擧セサルノミ

賃借人カ賃貸建物ノ内ニ備付ケタル動産ノ内ニハ必スシモ賃借人ノ所有物ノミニ限ラス或ハ他人ノ所有動産ヲ備付クルコトアルヘシ此ノ場合ニ於テ賃貸人ノ先取特權ハ他人ニ屬スル動産ニ及ホスモノナルカ舊法典ニ在テハ（第百四十七條第二項）其備付ケタル動産カ賃借人ニ屬セサルトキト雖トモ先取特權ヲ有スルモノトシ而シテ其賃貸人カ動産持込ノ當時善意ナルト然ラサルトヲ區別シ善意ナルトキハ先取特權ヲ及ホシ惡意ナルトキハ之ヲ及ホスコトヲ得サルモノトセリ然レトモ本法ニ於テハ舊法ト同一ノ法條ヲ掲ケサルノミナラス第三百十二條ニ於テ不動産賃貸ノ先取特權ハ賃借人ノ動産ノ上ニ存在スト云ヘリ此正條ニ依テ解釋ヲ下ストキハ法律カ先取特權ヲ及ホスハ賃借人ノ所有物ナルコ

トヲ要スルハ明瞭ナリトス蓋シ賃貸人ノ先取特權ハ一ノ默示ノ質入ナリ既ニ質入タル以上ハ恰モ他人ノ物件ヲ抵當ト爲シタルト同一ニ賃借人ニ屬セサル動產ハ一旦默示ニ質入トナルモ無效ナリト謂ハサルヲ得ス實際ニ於テハ賃借人カ建物內ニ持入レタル動產ノ一々ニ付賃貸人ハ賃借人ノ所有ナルヤ否ヤヲ點檢スルノ權利ヲ有セス故ニ苟モ建物內ニ置キタル動產ハ賃貸人ノ暗ニ質トナスモノニシテ其所有ノ何人ニ屬スルヲ問ハス悉ク先取特權ヲ及ホスヘキモノト爲スヘキカ如シ然レトモ質入ヲシテ效アラシムルニハ唯賃貸人ニ質取リトセス宜ク賃借人ニモ之ヲ質入ト爲スノ權利ナカラサルヘカラス今賃借人ハ動產物ヲ占有シ所有者タルノ推測ヲ受クヘキモノニ在テハ其所有權ヲ他ニ移スコトヲ得故ニ其所有物ニ物權則チ暗默ノ質入ヲ設クルコトヲ得ヘシ其賃借人ハ動產ノ占有ニ依リ權利ヲ取得シタルモノ（第百九十二條）ニシテ其物ハ即チ第三百十二條ノ所謂賃借人ノ動產ナリ故ニ先取特權ヲ之ニ及ホスヘシ然レトモ賃借人カ所有者トシテ占有シタルニアラス他人ヨリ借受ケ又ハ預リ又ハ賃借シタル物ナルニ於テハ占有ヲ以テ所有者ナリトノ推



測ヲ受クルヲ得スシテ眞ノ所有者ハ其物件ノ返還ヲ要求スルコトヲ得ヘクレハ先取特權ヲ此動產ニ及ホスコトヲ得ス舊法ニ在テハ汎ク賃借人ノ物ニアラスト雖モ先取特權ノ目的物ト爲ルヲ得ルモノト爲シ其賃借人ノ占有カ所有權ヲ推測シ得ルモノトセラサルモノトヲ區別セス債權者タル賃貸人カ暗默ノ質入即チ物件ヲ得ルノ默ニ於テ占有ハ所有ヲ推測スルノ原則ヲ適用シタルモノナリ然レトモ本法ニ於テハ如斯暗默ノ質ヲ想像シ得サル物ニ迄暗默ノ質ヲ推及ホスヲ欲セサルヲ以テ舊法ノ條項ヲ削除シタルナリ

第三百十四條　賃借權ノ讓渡又ハ轉貸ノ場合ニ於テハ賃貸人ノ先取特權ハ讓受人又ハ轉借人ノ動產ニ及フ讓渡人又ハ轉貸人カ受クヘキ金額ニ付キ亦同シ

本條ハ賃借權ノ讓渡又ハ轉貸アリタル場合ニ於テモ賃貸人ノ先取特權ハ其賃貸場所ニ備附アル動產及果實ニ及フコトヲ規定シタリ賃貸借ハ本法ニ於テハ之ヲ人權ト爲シタルヲ以テ當然讓渡又ハ轉貸スルコトヲ得スト雖モ賃貸人ノ承諾アルトキハ讓渡又ハ轉貸ヲ爲スコトヲ得ルモノナリ（第六百十二條）此讓渡又ハ轉貸アリタル場合ニ於テ其土地ノ上又ハ建物內ニ備付ケタル動產又ハ果實等ハ

賃借人ノ所有ニアラスシテ譲受人又ハ轉借人ノ所有物タリ凡ソ賃貸人ノ先取特權ハ默示ノ質入ニ基クモノナレハ即チ賃貸人ト賃借人トノ間ニ其賃入ヲ推測シタルモノナリ然ルニ轉借ナル行爲アリタルトキハ其轉借人ノ動産ハ自己ノ賃貸人即チ第一ノ賃借人ニ向テハ債權ヲ擔保スルモ第一ノ賃貸人ト轉借人ノ間ニハ質入ヲ推定スルヲ得サルヲ以テ賃貸人ノ先取特權ヲ及スコトヲ得サルカ如シ然ルニ賃借人カ賃借物ヲ轉賃シタルトキハ轉借人ハ賃貸人ニ對シテ直接ニ義務ヲ負フモノ（第六百十三條）ニシテ轉借人ハ賃借人ヨリノ權利ヲ取得スルモ既ニ其之ヲ取得シタル上ハ賃貸人ハ轉借人カ賃貸物ノ使用收益ヲ爲スニ適當ナル處分ヲ爲スノ義務ヲ負フ斯ク賃貸人ハ轉借人ニ對シ直接ノ義務アルヲ以テ轉借人モ亦タ直接ニ賃貸人ノ債權ヲ擔保スルノ責アリ故ニ法律ハ賃貸人ト轉借人トノ間ニモ暗默ノ質入アルモノト推定ス又賃借權ノ譲受人ニ至テハ賃借人ノ位置ニ代ハルモノナレハ既ニ譲受ケタル以上ハ賃借人ト毫モ異ナルコトナク直接ニ賃貸人トノ關係ヲ生シ譲受人ノ動産ヲ以テ賃貸人ノ債權ヲ擔保スヘキ暗默ノ質入トナルコトハ勿論ナリトス



第三百十四條ハ「譲渡人又ハ轉貸人カ受クヘキ金額ニ付亦同シ」ト云ヘリ賃借人ハ其賃借權ヲ他人ニ譲渡シ又ハ轉貸スルモ賃貸人ニ對シテハ賃借人ノ關係ヲ免カレルコトヲ得ス故ニ賃借人カ有償ノ名義ヲ以テ譲渡ヲ爲シ譲受人ヨリ一時ニ又ハ定期ニ受領ス可キ金額アルカ又ハ轉借人ヨリ轉貸ノ報酬トシテ受取ルヘキ金額アルトキハ其金額ハ賃貸物ヨリ生スルモノニ外ナラサルハ此金額モ亦默示ノ質入アリト推定シ得ヘキヲ以テ賃貸人ノ先取特權ヲ此ノ金額ニ及ホスモノナリ曩ニ第三百四條ニ於テ先取特權ハ其目的物ノ賣却賃貸滅失又ハ毀損ニ因リテ債務者ノ受クヘキ金錢及ヒ其目的物ノ上ニ設定シタル物件ノ對價ニ對シテ行フコトヲ得ルモノタルコトヲ見タリ此原則ハ轉貸又ハ譲渡ニヨリ賃借人ノ受クヘキ金額ニ適用セラレス何トナレハ此場合ニ於テ先取特權ノ目的物ハ賃借人ノ備附ケタル動産又ハ土地ノ果實ナリ然ルニ此譲渡人又ハ轉貸人カ受クヘキ金額ハ動產又ハ果實ノ代表物ニ非ラサレハナリ故ニ第三百十四條（第二項）ハ第百三十三條ニ從ヒ云々ト云フテ先取特權ヲ及ホスコトヲ記載シタリ舊法（擔保編第百五

テ主タル賃借人ノ受取ルヘキ金額ニ先取特權ヲ及ホスモノトセリ蓋シ主タル賃借人カ動產ヲモ併セテ讓渡シ又ハ轉貸シタル場合ナリト想像スルニ於テハ目的物ノ賣却若クハ賃貸ヨリ生スル金錢ナリトシテ先取特權ヲ及ホスコトヲ得ヘシ然レトモ動產ヲ讓渡若クハ轉貸セサル場合ニ於テハ第三百十四條ノ後段ノ規定アツテ始メテ其金額ハ先取特權ノ目的物ト爲ルヲ得ルモノナリ

舊法（擔保編第百五十條第二項）ハ此讓受人轉借人ヨリ拂フヘキ金額ニ付キ一ノ注意ヲ爲シタリ即チ讓受人又ハ轉借人カ其金額ハ既ニ前拂ヲ爲シタルヲ以テ賃貸人ノ特權ヲ無效ニ至ラシムルノ恐アリ故ニ前拂ヲ以テ賃貸人ニ對抗スルコトヲ許サス本法ニ於テモ此注意ヲ爲サヽルヲ以テ其賣却若クハ賃貸ヨリ生スル金錢ナリトシテ先取特權ノミニ關スル事柄ニ非スシテ轉貸人ハ賃貸人ニ對シテ直接ニ義務ヲ負フモノトスレハ常ニ賃借ノ前拂ヲ以テ賃貸人ノ權利ヲ薄弱ナラシムルモノナルヲ以テ賃借人ハ普通法ニ從ヒテ賃借ノ部ニ於テ前拂ヲ以テ賃借人ニ對抗スルコトヲ得サルコトヲ規定セリ



第三百十五條　賃借人ノ財產ノ總清算ノ場合ニ於テハ賃貸人ノ先取特權ハ前期、當期及ヒ次期ノ借賃其他ノ債務及ヒ前期並ニ當期ニ於テ生シタル損害ノ賠償ニ付テノミ存在ス

第三百十二條ニ於テ不動產賃貸ノ先取特權ハ其不動產ノ賃借其他賃貸借關係ヨリ生シタル賃借人ノ債務ニ付キ存在スルコトヲ見タリ法律ハ苟モ賃貸借ノ關係ヨリ生シタル債務ハ定限ナク此特權ヲ以テ保護スヘキ債權ニ付キ定限ヲ爲シタルモノナリ

賃貸人カ先取特權ヲ以テ賃借人ノ動產ニ向テ債權ノ履行ヲ爲ス場合ハ二個アリトス其一ハ賃貸人カ借賃其他ノ辨濟ヲ得ル爲メ賃貸人ノ動產ヲ差押ヘタルモ賃借人ノ他ノ債權者カ一人モ其動產ノ代價ニ付テ配當ヲ受クル爲メニ顯出セサルヿナリ此ノ場合ニ於テハ先取特權ノ問題ナク賃借人ハ普通法ニ從ヒテ其債權全部ノ辨濟ヲ其代價ニ就テ之ヲ受クヘク唯其辨濟ニ必要ナル金額ヲ得ルマテ動產ヲ競賣ニ付スルノミ故ニ先取特權ノ問題ハ數個ノ債權者カ競合スル場合ニ於テ起ルモノナリ第二ハ賃貸人カ辨濟ヲ受ル爲メ賃借人ノ動產ヲ差押ヘ他ノ債權者モ其動產ニ付テ辨濟ヲ受ル爲メニ顯出シタルヿナリ他ニ債權

者アリテ賃借人ニ對シ强制執行ヲ爲スト雖トモ賃貸人ノ擔保タル動産以外ノ物ニ對シテ之ヲ行フトキハ未タ先取特權ノ問題ヲ生セス賃貸人カ賃借人ノ動産ヲ差押エタルトキ他ノ債權者カ其動產ノ代價ニ付キ配當ヲ受ケル爲メニ競合シタル場合ニ於テ賃貸人カ優先權ヲ以テ對抗スヘキ對手ヲ生シ先取特權ヲ實行スルハ即チ此場合ニシテ通例賃借人ノ破產又ハ家資分散アリ(家資分散ノ名稱ハ本法ニ之ヲ採用セサルモノナルモ知ルヘカラスト雖現行法ニ從ヒ暫ク玆ニ之ヲ揭ク)其破產又ハ家資分散ヲ爲スニ至ルトキハ賃借人ノ財產ヲ擧ケテ清算ヲ爲スモノナリ故ニ第三百十五條ハ賃借人ノ總清算ノ場合ニ於テ賃貸人ハ如何ナル限度ニマテ先取特權ヲ行フコトヲ得ルモノナルカヲ規定セリ』

賃借人ノ財產ノ總清算ノ場合ニ於テ先取特權ヲ及ホスヘキ債權ノ限度ニ付テハ本條ハ其債權ノ種類ニ依テ區別スル所アリ故ニ其區別ニ從テ之ヲ見ンニトス

第一　借賃其他ノ債務ニ對スル債權

賃貸人ノ先取特權ハ其權利ト爲リタル借賃ノ全部ヲ擔保スルニ非ス前相當期及ヒ次期ノ分ニ限ルモノトス故ニ之ヲ大別スレハ既ニ請求權ノ生シタル借賃



ト其未タ請求權ヲ生セサル借賃トヲ擔保スルモノナリ

既ニ要求ノ權ヲ生シタル借賃ニシテ先取特權ノ擔保ヲ受クルモノハ前期分ナリ例ヘハ本年ニ清算アルトキハ昨年拂フヘキ田地ノ借賃ニシテ未タ拂ハサルモノ又動產建物及宅地ニ付テハ每月末ニ拂フヘキモノナルヲ以テ第六百十四條先月分ヲ以テ之ヲ前期分ナリトス法律ハ何故ニ賃借人カ無資力ト爲リ破產ヲ爲シタルトキ既ニ要求スヘキ借賃ノ全部ニ對シテ先取特權ヲ與エサルカ凡ソ先取特權ハ債權ノ性質如何ニ因テ法律ノ附與シタル擔保ナリ然ラハ其債權ノ新舊ニ依テ差異アルモノニ非ラサレハ均シク總テ此擔保ヲ與フヘキモノヽ如シ例ヘハ六个年分ノ田地借賃ノ延滯アリトセンニ初メ五ケ年ノ債權ト後六个年ノ債權トニ依テ其性質ヲ異ニスルモノニ非ス然レトモ立法者ハ先取特權者ノ利益ノミニ偏セス他ノ債權者ノ利益ヲモ斟酌シタリ今法律カ先取特權ヲ與フルハ其特權ヲ與フヘキ正當ノ債權ニ限リ債權者カ自己ノ懈怠ニ依テ辨濟ヲ受ケサルモノヽ如キハ之ヲ保護スルヲ欲セサルナリ何トナレハ辨濟ヲ受クルコトヲ得ルニ之ヲ受ケサリシハ自己ノ過失ナリ其過失アルニ拘ラス他ノ債權者ヨ

リ先キニ辨濟ヲ受クルモノトセハ他ノ債權者ハ己レニ關係ナキ過失ノ結果ヲ受クルモノト云ハサルヲ得ス縱シ然ラストモ特權者ハ不正ナル竄護ヲ受クル者ト云フヲ得ヘキナリ借賃ヲ得ルノ權利ノ如キハ每期ニ權利ノ生スルヲ以テ其發生スル每ニ之ヲ行ヒ辨濟ヲ爲サシムヘシ然ルヲ數年間之ヲ要求セスシテ經過シタルハ賃貸人ノ怠慢ナリ其結果ヲ他ノ債權者ニ及ホサシム可カラス此法律カ怠慢アリトスルハ幾年以上延滯シタル借賃ナルカ其限度ハ立法者カ經驗ニヨリ宜キヲ計リテ定メタルモノニシテ前期分ニ限ルヘキ晝然タル道理アリテ然ルニアラス賃借人ハ其借賃ヲ延滯スルコトアリ然レトモ其延滯スルヤ必スシモ無資力ナルニ非ス一時商工業上ノ都合ヨリシテ入額ヲ減シ又ハ入額ナキコトアルヘシ此ノ場合ニ於テ直ニ賃貸人ハ家屋ニ備附ケタル動產ヲ差押フヘシトセハ賃借人ノ利益ニアラサルノミナラス債權者ノ利益ニモ反スルコトアリ故ニ斯ル場合ニ於テハ一時借賃ノ支拂ヲ猶豫シ賃借人カ事業ヲ回復スルヲ俟テ辨濟セシムルニ若カス故ニ借賃ノ延滯アリトテ直チニ賃貸人ノ怠慢ニ出テタリト爲スヲ得ス之ニ反シ前期以上ノ分ニ付テハ賃貸人ニ多少怠慢



ナキヲ得ス又前期以上ノ部分ヲモ先取特權アルモノトセハ或ハ賃借人ト賃貸人ト共謀シテ既ニ辨濟シタル賃借ノ受取證書ヲ湮滅シ實際辨濟ヲ爲シタル者ヲモ辨濟セサル者トナシテ賃貸人ニ特權ヲ與エ從テ他ノ債權者ヲ害スルコト容易ナルノ弊害ヲ生スルノ恐アリ故ニ立法者ハ既ニ要求スルコトヲ得ヘキ借賃ニ付テハ前期分ニ限リ先取特權ヲ附與スルモノトセリ

未タ要求權ノ生セサル借賃ニ付テハ當期分ト次期分トニ付キ先取特權ノ擔保アルモノトス此場合ニ於テハ前段ニ於ケルカ如ク怠慢ノ問題ナシ然トモ通例賃貸人ト賃借人ノ間ニ通謀シ實際ヨリ長キ年限間賃貸借ノ成立スルモノト構造シテ他ノ債權者ヲ害スルノ恐アリ故ニ法律ハ確然タル債權ノミニ先取特權ヲ與フルニ在リテ當期分ニ付テハ現實賃借人カ賃借物ヲ占有シツヽアルヲ以テ其賃貸借ノ成立及ヒ其債權ヲ確實ニシテ虛構ノ債權ニ非ルコト疑ヲ容レス依テ之ニ先取特權ヲ附與ス

當期以後ノ賃借ニ付テハ賃貸人カ當期以後ニマテ賃貸借ハ繼續スルモノト主張スルニ當リ果シテ當期以後ノ繼續スルヤ否ヤハ決シテ確實ナリト云フヲ得

ス然レトモ賃貸借ナルモノハ通例一時ノモノニ非ラス多少ノ期節繼續スルモノナレハ次期迄賃貸借ノ繼續スルコトハ之ヲ信スルヲ得ヘシ次期以後ノ繼續ニ至リテハ信ヲ措クニ足ラサルヲ以テ立法者ハ次期ノ分ニ限リ其以後ノ分ニ先取特權ヲ及ホサヽルモノトセリ

佛國法典及白耳義信典ノ如キハ賃貸借ヲ公正證書ヲ以テ設定シタル場合又ハ私署證書ニシテ確定日附ヲ有スル場合ト然ラサルトニ因テ賃貸人ノ先取特權ノ區域ヲ異ニセリ公正證書ヲ以テ賃貸借ヲ設定シタル場合又ハ確定日附アル私署證書ヲ以テ設定シタル場合ニ在テハ賃借人ト賃貸人ノ間ニ於テ其日附ヲ動カスコトヲ得サルモノナルヲ以テ過去現在將來共ニ總テ借賃ヨリ生スル債權ニ先取特權アルモノトナシ確定日附ナキモノニ至テハ先取特權ノ區域極メテ限縮ス此點ニ付テハ各種ノ論說ヲ生セリ然レトモ我舊法ニ於テハ此區別ヲ採用セス新法ニモ之ヲ採用セス蓋シ公正證書又ハ確定ノ日附アリト雖トモ賃貸ノ期間ニ付決シテ詐欺ナシトスルヲ得サルヲ以テ別ニ如斯區別ヲ設クルノ必要ナク若シ賃貸人ト賃借人ノ間ニ詐欺ノ行爲アルトキハ他ノ債權者ハ普通法



ニ依リ之ヲ攻擊スルコトヲ得ヘキナリ

賃借人カ無資力又ハ破產ノ處分ヲ受クルトテ其賃貸借ハ當然解除セラルヽモノニアラス之ヲ解除スルニハ其解除ヲ宣告シタル裁判アルヲ要ス第六百二十一條ニ依レハ賃借人カ破產ノ宣告ヲ受クタルトキハ賃貸人又ハ破產管財人ヨリ解約ヲ申入ルヽコトヲ得故ニ其解約ノ適當ナルトキハ裁判所ハ賃貸借ノ解約ヲ言渡スコトアリト雖トモ第六百十七條ニ定メタル如ク解約申入ノ後土地ニ付テハ一年建物ニ付テハ三个月間ハ繼續スルモノタリ故ニ其繼續期間ニ對スル借賃ヲ受クヘキ債權ハ先取特權ヲ以テ擔保セラルヽモノナリ

舊法ニ於テハ第百五十二條他ノ債權者ハ自己ノ爲メニ賃貸借ノ解除ヲ防止シ相當ノ擔保ヲ供シテ轉貸又ハ讓渡ヲ爲スコトヲ得ルノ規定アリ然レトモ此事タルヤ賃貸權ノ規定ニ屬スルヲ以テ本法ニ於テハ先取特權ノ部ヨリ之ヲ削除セリ而シテ賃貸借ノ部ニ於テモ亦此規定アルヲ見ス

借賃ノ外賃貸借關係ヨリ生スル債務ニ對スル債權モ先取特權ヲ以テ擔保ス例ヘハ特約ヲ以テ修繕ノ費用ヲ賃借人ニ負擔セシメタル場合ニ於テ賃貸人其費

用ヲ支出シ其償還ヲ受クル債權又ハ賃借人ヲシテ其賃借土地ニ起業ヲ爲サシムル爲メ賃貸人ヨリ金圓ヲ供給シ其償還ヲ得ル債權ノ如キ凡テ賃貸借關係ヨリ生スル債權モ亦前期當期及次期分ニ先取特權アリトス蓋シ是等ノ債權ニ付テモ確實ナルモノヽミニ先取特權ヲ附與シ此特權ヲ擴張シテ他ノ債權者ヲ害スルコトナカラシメンカ爲メ借賃ニ於ケルト同一ノ範圍ニ定限シタリ然レ𪜈此先取特權ヲ以テ保護セラルヘキ債權ハ賃貸借關係ヨリ生シタルモノナラサルヘカラス例ヘハ賃借人カ其賃借物ト何等ノ關係ナキ事業ヲ營ム爲メニ賃貸人ヨリ金錢ヲ貸與シタル場合ノ如キハ賃貸人ノ權利ハ普通ノ債權ニシテ賃貸借ノ債權トシテ保護セラルヽモノニ非ルヲ以テ先取特權ヲ受クルノ限リニ在ラス

賃貸人ヨリ賃貸契約ヲ以テ賃借人ニ金錢ヲ供給スルコトアリ其供給シタル金額ノ償還ヲ得ヘキ債權ハ第三百十二條ノ所謂賃貸借關係ヨリ生シタルモノナルヤハ前相當期及ヒ次期ノ分ハ先取特權ヲ以テ擔保セラル若シ此金額ノ供給ハ賃貸借ノ一條件ニシテ賃借人ノ權利ト爲リ賃貸人ノ義務ト爲ルニ於テハ其



償還ヲ受クル債權ハ先取特權ノ擔保ヲ受クルコト取テ疑ヲ容レス然レトモ其供給ハ賃貸借ノ證書中ニ記載シアルモ其供給ト賃貸借ト何等ノ關係ヲ有セサル場合ニ於テハ是レ唯普通ノ賃貸ニ外ナラサルヲ以テ法律ハ先取特權ヲ附與セサルヘシ今茲ニ其先取特權ヲ有スル場合ニ付キ佛國ノ判例ノ一二ヲ擧クレハ賃貸人甲者ヨリ乙者ニ一ノ製造所ヲ賃貸ト爲シ甲者ハ其製造所ニ要スル薪炭ヲ供給シ來リタリ乙者無資力ト爲リ其財產ヲ清算スルニ當リ甲者ハ右薪炭ノ代價ニ付テハ先取特權ヲ有スルモノトス何トナレハ其薪炭ノ供給ハ製造所ノ賃貸ト相關聯シタル行爲ニシテ賃貸シタル不動產ノ利用ノ爲ニスルモノニ外ナラサレハナリ又製糖所ヲ賃貸シタル者アリテ其賃貸人ハ賃借人ニ製糖ノ原料トナルヘキ植物ヲ供給シ來リタルニ其賃借人無資力ト爲リ清算ヲ爲ス場合ニ於テ右植物ヲ供給シタル賃貸人ハ其供給ノ代價ニ付テハ先取特權アリトセリ是又賃貸シタル製造所ノ利用ノ爲メ供給ヲ爲スモノニシテ決シテ賃貸ト供給トノ關係ナキモノニアラサルヲ以テナリ又水車ヲ賃貸シタル者ヨリ其水車運轉ノ資本トシテ一萬「フラン」ヲ供給シタリ此ノ供給ハ賃貸物タル水車運用ノ爲ナル

ヲ以テ其目的ハ則チ賃貸ノ執行ニ外ナラス故ニ賃貸借關係ヨリ生シタルモノニシテ賃借人ハ先取特權ヲ以テ其辨濟ヲ受クルコトヲ得ヘキモノトセリ

賃貸借ノ契約中ニ供給ノコトヲ約定シ置クニ於テハ先取特權アリト雖モ若シ賃貸借ノ成立シタル後別ニ賃貸借人間ニ於テ一個ノ契約ヲ有シ前段ニ述ヘタル如キ供給ヲ約シタルトキハ多少疑ヲ生スヘキモ其契約タルヤ賃貸借契約後ニ成立シタルモノナリト雖モ賃貸借關係外ノモノニアラサル以上ハ其契約ハ一個ノ追加條件ニ外ナラサルヲ以テ先取特權ヲ受クヘシ法律ハ賃貸借關係ヨリ生シタル供給ノ時期カ賃貸借契約ノ後ニ在ルト否トヲ區別セス均シク此先取特權ヲ附與スルノ精神ナルコトハ多辯ヲ要セスシテ明カナリ佛國ノ判決例ハ先取特權ヲ認許シタル供給ノ區域ヲ擴張シタリ即チ賃貸人カ賃借人ノ需要ノ爲メ日用品若クハ金錢ヲ供給シタルニ因リテ返濟ヲ受クルノ債權ノミナラス賃借人タル耕作人カ生活ニ必要ナル食養ノ資ヲ供與シタル債權ニモ先取特權アルモノト爲シタリ蓋シ此ノ供給ヲ爲スニ非サレハ賃借人ハ賃借地ヲ耕作スルノ方法ナカルヘク畢竟賃貸人カ之ヲ供給シタルハ其賃借人ヲシテ賃貸地



ニ勞働ヲナサシメルカ爲メニ外ナラス若シ此耕作人此土地ヲ賃借セサルモノトセンカ賃貸人ハ決シテ供給ヲ爲シタルコトナカルヘシ之ニ依テ見ルニ賃貸ト無關係ノ供給ニアラサルコト明カナリト云フニアリ然レトモ或ル學者ハ之ヲ批評シテ此供給ハ養料ノ債權ニシテ賃貸借ノ執行ヨリ生シタル債權ニアラサルヲ以テ先取特權ヲ附與スヘキ限リニアラスト論シタリ彼ノ國ノ法律ニ在テハ賃貸借ノ執行ヨリ生シタル債權ト云フヲ以テ一ノ條件ト爲セハ此說タルヤ或ハ其當ヲ得タルヘシ然レトモ我第三百十二條ニハ賃貸借關係トアリテ其意義汎ク必スシモ賃貸借ト賃借人ノ生活ニ必要ナル食養ノ資ノ供給トハ關係ナキモノナルヘケレトモ或ル場合就中開墾地ノ如キニ在テハ賃借人ニ充分ナル食料ヲ生スルニ至ラサル土地ヲ賃貸スルコトアリテ其收獲ノ充分ナルマテ賃貸人ヨリ食料ヲ供給スルト云フ如キコトナシトセス如斯場合ニ於テハ其供給ハ即チ賃借ト相牽聯スルモノナルヲ以テ其供給ニ對スル債權ハ先取特權ヲ以テ擔保セラルヘキナリ

第二　損害ノ賠償

先取特權ハ賃借人ノ過失又ハ懈怠ニ因リ賃貸人カ受クヘキ賠償ヲモ擔保セリ抑モ賃借人ハ賃借物ノ看守及保存ニ付キ義務ヲ負フモノナルニ其義務ヲ果サスシテ賃貸人ニ損害ヲ被ラシメタルトキハ其賠償ノ義務ハ即チ賃貸借ニ無關係ノモノニ非サルヲ以テ其賠償ヲ受クヘシ然レトモ其先取特權ノ區域ハ前期弁ニ當期ニ於テ生シタル損害賠償ニ止マルモノトス

損害ハ數年前ニ在テ未タ賃貸人ヨリ賠償ヲ請求セサルモノアルヘシ若シ此賠償ト雖トモ先取特權ヲ以テ擔保トスルトキハ借賃ニシテ既ニ要求スルコトヲ得ヘキモノニ付テ述ヘタル如ク他ノ債權者ヲ害スルコト深ク且ツ數年前ノ賠償ヲ要求セスシテ等閑ニ付シタルハ賃貸人ニ多少ノ怠慢ナシトスルヲ得ス故ニ借賃ニ於ケルト同一ニ過去ノ損害ニ付テハ前期ニ生シタルモノニ限リ其賠償ニ先取特權ノ擔保アリトナス又損害アルニ非サレハ賠償ナルモノナキヲ以テ借賃ニ於ケル如ク次期ニ於テ生スヘキ損害賠償ニ先取特權ヲ附與スルコトナシ然レトモ其當期ニ於テ生シタル損害ノ賠償ニ付テハ先取特權アルコト勿論ナリ要スルニ先取特權ヲ以テ擔保セラルヘキ損害賠償ハ既ニ要求權ヲ生シタルモノヽミニ限ルモノナリ

第三百十六條　賃貸人カ敷金ヲ受取リタル場合ニ於テハ其金ヲ以テ辨濟ヲ受ケサル債權ノ部分ニ付テノミ先取特權ヲ有ス

從來我國ノ習慣ニ於テ敷金ハ賃借人ヨリ賃貸人ニ渡ス所ノ保證金ノ一種ニシテ本法ハ之ヲ認メテ以テ賃貸ノ擔保トナスニ止マラスシテ凡テ賃貸借關係ヨリ生シタル債務ハ此敷金ヲ以テ辨濟セシムルコトヲ得ル者トセリ故ニ本條ハ賃貸人カ敷金ヲ受取リタル場合ニ於テハ先ツ其敷金ヲ以テ借賃ハ勿論及其他賃貸借關係ヨリ生シタル債務ノ辨濟ニ充テ其不足ノ部分ニアラサレハ前數條ニ於テ見タル如ク賃借人ノ動產ノ上ニ先取特權ヲ行フヲ得サルモノトス故ニ百圓ノ敷金ヲ受取リタル賃貸人カ五十圓ノ借賃ハ其敷金ニ依テ辨濟ヲ受ケ他ノ五十圓損害賠償ニ付テ賃借人ノ動產ヲ差押其賣却代價ニ付キ先取權權ヲ以テ辨濟ヲ受ケントスルトキハ他ノ債特者ハ其動產ニ對スル先取特權ノ行使ニ對

シテ異議ヲ述フルコトヲ得賠償ノ五十圓モ敷金ヨリ辨濟ヲ受クヘシト主張スルコトヲ得ルモノナリ賃貸借ヲ尚ホ將來ニ繼續セシムル場合ニ於テハ賃貸人ニハ敷金ヲ其儘ニ爲シ置キ動產ノ代價ヨリ辨濟ヲ受領スルヲ以テ利益ナリトス然レトモ既ニ供シアル擔保ヲ差置キ他ノ債權者ヲ害シテ先取特權ヲ行使スルコトハ法ノ許サヽル所ナリ

## 第二　旅店宿泊ノ先取特權

**第三百十七條**　旅店宿泊ノ先取特權ハ旅客、其從者及ヒ牛馬ノ宿泊料竝ニ飲食料ニ付キ其旅店ニ存スル手荷物ノ上ニ存在ス

此先取特權ハ暗默ノ質入ニ基キ旅客及ヒ旅店主人ノ利益ノ爲メニ認許シタルモノナリ凡ソ旅店ハ其旅客ノ如何ナル身元ノ人ナルカヲ知ラサルヲ常トス一々旅客ニ付テ資力ノ有無ヲ確メ然ル後宿泊セシムルニ非ラサルノミナラス或ル場合ニ於テハ旅客ヲ宿泊セシムルノ義務ヲ負フコトアリ故ニ旅客カ其旅店ニ置キタル動產ノ上ニ質權ヲ有シ債權ヲ擔保ト爲サシムルトキハ獨リ主人ノ利益ナルノミナラス旅客モ亦容易ニ宿泊ノ便ヲ受ク從テ交通ヲ容易ナラシメ社會



ハ商業及ヒ思想ノ交通ノ利益ヲ受クルモノナリ故ニ法律ハ旅店ニ與フルニ先取特權ヲ以テシタリ旅店トハ旅客ヲ宿泊食用セシムルヲ以テ業トスルモノヲ云フナリ一時或ル事情ニヨリ人ヲ宿泊セシメ食物ヲ供スル者ノ如キハ本條ノ所謂旅店ナルモノニアラスシテ若シ其宿泊ニヨリ生シタル債權アリトスルモ此債權ニ付テハ前段ニ於テ述ヘタル如キ先取特權發生ノ理由ナク普通ノ債權ニ外ナラサルヲ以テ先取特權ヲ與フルニハ其債權カ旅客其從者及牛馬ノ宿泊料及ヒ飲食料ナルコトヲ要ス旅店ヲ業トスル家ト雖ヒ或ハ飲食ノミヲ供スルコトアリ斯ル場合ニ於テハ普通ノ飲食店ト同一ニシテ其債權ハ法律カ特別ノ保護ヲ與ヘントスル債權ニ非ラサルナリ東海道其他ノ街道筋ニ於ケル旅店ハ必スシモ宿泊ノミヲ業トスルニ非ス一時食用ヲ供スルヲ以テ業トス旅客ニシテ食事ヲ爲スノ不便アリトスレハ交通ノ便ヲ欠クコト勿論ナレハ其飲食セシムルコトハ則チ交通ノ便ヲ與フルモノニシテ其飲食代ヨリ生スル債權ニモ先取特權ヲ與フヘキカ如シト雖トモ先取特權ハ之ヲ嚴重ニ解釋スヘシ法律ニハ宿泊料幷ニ飲食料ト

アリテ單獨ニ飲食料ノミニ先取特權ヲ與フルノ明文ナシ若シ此特權ヲ飲食料ノミノ債權ニ及ホスモノトセハ獨リ旅店ニシテ飲食ヲ供スルモノニ限ラス普通ノ料理店ノ如キモ其飲食代ニ付テハ先取特權ヲ有スルモノト云フヲ得ヘキニ至ルヘシ

宿泊シタル場合ニ於テハ其宿泊ト飲食トハ相伴フモノナルヲ以テ宿泊料及飲食料ニ付テハ先取特權ヲ有ス宿泊トハ旅客カ如何ナル時間旅店ニ在ル場合ヲ指スモノナルカノ問題ニ至テハ數日間其旅店ニ滯留スル場合ニ在テハ一モ疑ヲ生スルコトナシト雖モ街道筋ノ如キニ在テハ旅客ノ旅店ニ滯留スル時間或ハ短キコトアリ此ノ場合ニ於テ必シモ旅客カ其旅店ニ一夜ヲ過シ寢食ヲ爲シタル場合ノミト爲スヲ得ス午後六時ニ着シ寢食ヲ爲シ翌早朝ニ出發スルモノハ宿泊ノ語ニ適スルヲ以テ法律ノ所謂宿泊ハ此場合ヲモ指稱スルモノタルコト疑ヲ容レス夜行ノ滊車ニ乘シ日出ノ後來テ食料其他必要ノ準備ヲ爲シ日沒前解纜ノ滊船ニ乘スル旅客ノ如キハ普通就寢ノ時間ニアラサルヲ以テ宿泊ノ字ニ適セサルカ如シト雖トモ一夜ヲ經過シタルモノト毫モ異ナルコトナク均シク先取特權ヲ與フヘキ價格アリ故ニ旅客ノ滯留シタル狀況ニ依リテ宿泊ナルヤ否ヤヲ定ムルハ一ニ事實ノ問題ニ屬シ苟モ暗默ノ質入ヲ推測スルコトヲ得ヘキモノニ在テハ法律ノ所謂宿泊ヲ爲シタルモノト論定スルコトヲ得ヘキナリ





此先取特權ハ旅客ニ對シテ有スルモノナリ旅客ノ從者及牛馬ノ宿泊料幷ニ飲食料ノ如キハ皆其旅客ノ負擔タルヘキ債務ニ屬スルヲ以テ其旅客ニ對シテ此先取特權ヲ行フモノナリ本條ノ所謂旅客トハ旅行ヲ爲ス者ニシテ一時其旅店ニ宿泊スルモノヲ云フナリ然レトモ其ノ宿泊ノ期間ノ長短ニ因テ旅客ト否ラサルトヲ區別スルモノニアラサルナリ旅店所在地ニ居住スル者ニ非スシテ其地ニ滯留スル爲メ宿泊スル者ハ縱令宿泊ノ期間長シト雖モ亦旅客タルニ外ナラス旅店所在ノ地ニ一定ノ職業ヲ營ム者ニ在テ旅店ト特別ニ宿泊及ヒ食用ニ關シ契約ヲ爲スコトヲ得ヘキモノニ在テハ之ヲ以テ旅客ト云フヲ得ス例エハ旅店所在地ノ或ル工業場ノ職工ニシテ平素其旅店ニ寄寓スル者ノ如キ是レナリ何トナレハ法律カ旅店ニ先取特權ヲ與フルハ曾テ知ラサル人ニ對シ宿泊又

ハ食料ヲ供スルカ爲メニ此擔保ヲ與フルモノナルニ此職工ノ如キハ一時旅行ヲ爲スモノニ非スシテ其資力ノ有無ノ如キモ旅店主人ハ之ヲ知ルヲ得ヘク若シ資力ニ疑アルトキハ擔保ト爲ルヘキ事物ヲ要約スルコトヲ得ヘクシテ法律ヨリ先取特權ヲ付與スルノ必要ナシ然レトモ旅店所在地ニ於テ一定ノ業ヲ執ル者ト雖モ其宿泊スル所一定ナラス今日ハ甲旅店ニ宿泊シ明日ハ乙旅店ニ宿泊スル者ノ如キニ至テハ旅店主人ハ其資力ノ有無ヲ知ルヲ得サルヲ以テ亦旅客ナリトシテ先取特權ノ擔保ヲ受クヘキモノナリトス

旅店ニシテ同時ニ宿泊ト食用トヲ爲サヽル者例ヘハ單ニ宿泊ノミヲ爲サシムル者アリ是等ハ旅店タルニ外ナラサレハ食用ヲ爲サヽリシトテ此法律ノ適用ヲ受ケタルニ非ス法律カ先取特權ヲ以テ保護セントスルノ目的ハ此ノ場合ト雖モ決シテ異ナルコトナシ

如何ナル債權カ此先取特權ヲ以テ擔保セラルヽモノナリ故ニ料並ニ飲食料ヲ得ルノ債權ハ此ノ先取特權ヲ以テ擔保セラルヽモノナリ其擔保セラルヽモノハ旅客主人カ其資格ヲ以テ旅客從者及ヒ其牛馬ニ供シタル房室代及ヒ飲食物ノ代價ヲ得ルノ權利ナリ舊法（擔第百五十九條）ニハ食料トアリシヲ本法ニハ之ヲ飲食料ト更メタリ我國ノ習慣ニ於テハ食事ハ必ス酒ヲ用ユルニアラス故ニ酒料ハ食料以外ニ屬シ先取特權ヲ與フル限リニアラサルカ如キモ或場合ニ於テハ食料ノ一部ト爲スコトモアルヘク或ハ旅客ノ必要以外ニ亘ルコトモアルヘクシテ其飲料カ食用外ニ屬スルト否トヲ區別スルハ頗ル困難ノコトニシテ訴訟ノ原因タルコトヲ免レス故ニ法律ハ飲料モ亦食用ノ一部ト看做シ凡テ旅客カ其旅店ニ於テ費消シタル飲料ニ對スル債權モ亦先取特權ヲ受クルモノトス

旅店主人ノ先取特權ハ如何ナル動產ニ及ホスモノナル乎本條ニハ旅客ノ手荷物ニシテ旅店ニ存在スル物ノ上ニ在リトスト云ヘリ故ニ凡テ旅店ニ持込ミタル手荷物ニハ暗默ノ質入アリテ旅客カ旅店ニ投宿スルトキ携帶セシ物件ト投宿後送付ヲ受ケタル物件ト宿泊中買求タル物件トヲ區別セス要スルニ旅客ノ持込ミタル手荷物ニハ總テ先取特權ヲ及ホスモノトス舊法（擔第百五十九條）ニハ旅客ノ携帶シテ仍ホ旅店ニ存スル手荷物トアリシヲ本法ニハ其携帶ノ二字ヲ削除

セリ蓋シ携帯セシ手荷物ト云フトハ投宿後ノ送付ヲ受ケタル手荷物ニハ先取特權ナキモノヽ如キ疑ヲ生スルヲ以テナリ然レトモ其携帯シタル物品ト後日送付ヲ受ケタルモノトヲ區別スルノ理由アルコトナシ

然レ𪜈旅客カ旅店ニ存シ置キシ動産ハ凡テ先取特權ノ目的物ナリト云フニ在ラス唯タ其手荷物ニ付テノミ先取特權アリト爲ス故ニ旅客カ商人ニシテ宿泊中ニ仕入レタル商品ノ如キハ手荷物トシテ先取特權ヲ及ホスコトヲ得ス凡ソ手荷物トハ旅客ノ旅行中身ノ回ハリニ必要ナル物品ヲ云フモノナルヲ以テ商品ニ及ホサヽルハ勿論例ヘハ東京ヨリ大坂ニ移住スル者カ其ノ住居用ノ家具ノ運搬ト共ニ旅行ヲ爲シ其宿泊シタル旅店ニ右ノ家具ヲ存置シタルトキノ如キ其家具ヲ以テ之ヲ手荷物ト云フヲ得ス是レ偶々運搬ノ家具カ場所ヲ同シフシタルモノニシテ旅客ノ旅行用ノ物品ニアラサルヲ以テ先取特權ノ目的ト爲スヲ得サルナリ

手荷物ハ旅客ノ所有ニアラサレハ先取特權ヲ及ホスコト能ハサル乎賃貸ノ先取特權ニ付テハ第三百十二條ニ於テ先取特權ハ賃借人ノ動産ノ上ニ存在スト





記載シ以テ賃借人ノ所有物ニアラサレハ先取特權ヲ及ホサヽルコトヲ明示セリ然レトモ第三百十七條ノ旅店宿泊ノ先取特權ハ其手荷物カ旅客ノ所有物タルノ明文ナク唯其手荷物カ旅客ノ占有ニシテ旅店ニ存在スルコトヲ要スルノミ此先取特權ハ賃貸人ノ先取特權ト默示ノ質入ニ付テハ極メテ類似シ舊法ノ如キハ賃貸人ノ先取特權ハ賃借人ノ動産カ賃貸場所ニ備付ケアル以上ハ所有者タルト否トヲ問ハス之ニ及スモノトセリ本法ニ於テハ賃貸人ハ動産カ賃借人ニ屬スルヤ否ヤヲ確ムルヲ得ヘキモノナルヲ以テ他人ノ物件ニ之ヲ及ホサスト雖トモ旅店主人ハ旅客ハ如何ナル身元ノ人ナルカヲ知ラス又之ヲ知ルノ方法ナケレハ其携帶シタル物品ノ所有者ナリヤ否ヤヲ確ムルコトヲ得サルヘシ故ニ賃貸人ノ先取特權ト同一ナル能ハス依テ旅店主人カ善意ナル場合ニハ旅客ノ所有ニ屬セサル手荷物ト雖トモ先取特權ヲ及ホスコトヲ得ヘシ

舊法ニハ旅客ノ携帶シタル手荷物ニ付キ先取特權ヲ有スト雖トモ亦之ヲ及ホスモノヽ如シ然レ𪜈ノ手荷物ニ付テハ先取特權ヲ及ホサヽルコト明カナリ本法ニハ其旅店ニ存スル手荷物云々トアルヲ以テ從者ノ手荷物ニモ亦之ヲ及ホスモノヽ如シ然レ𪜈

從者ハ其名稱ノ如ク旅客ニ付隨スルモノナルヲ以テ其手荷物ハ旅店主人ノ固ヨリ望ヲ屬スルモノニ非ス從テ默示ノ質入ヲ成立セシムルノ原由ナシトス

旅店主人カ旅客ノ手荷物ニ先取特權ヲ有スルニハ其手荷物カ旅店ニ存在スルコトヲ要ス故ニ旅客カ旅店ニ持來ラサル手荷物ノ上ニ特權ナキハ勿論一旦持來ルモ之ヲ持去リタルトキハ先取特權ナシトス例ヘハ毎年又ハ毎月旅行ヲ爲ス人其旅行毎ニ同一ノ旅店ニ投宿シ其旅店ヲ去ル毎ニ手荷物ヲ持去ルトキハ旅店主人ハ最終ノ宿泊ニ係ル費用ニ付テノミ手荷物ノ上ニ先取特權ヲ行フコトヲ得ヘシ何トナレハ一宿泊毎ニ質入ヲ生シ其質ハ旅客カ手荷物ヲ攜ヘ去ルト同時ニ消滅スルモノナレハ前日ノ宿泊料ニ對シ今日攜ヘ來リタル手荷物ニ先取特權アリトスルヲ得ス佛國ニ於テ一ノ判決例アリ(佛民法ニ於テハ此先取特權ハ手荷物ニ限ラス旅客ノ攜帶セル動產ニ及ホス)旅店主人ハ前旅客カ投宿シタル費用ノ爲メ最終ノ宿泊ノトキ引來リタル馬及車ヲ差押ヘタリ裁判所ハ之ヲ不當ノ差押ナリトシテ二百「フラン」ノ損害賠償ヲ命シ其差押費用ハ主人ノ負擔タルヘシト判決シタリ



一旦旅店ニ持入レタル手荷物ヲ旅客カ故意ヲ以テ旅店主人ノ知ラサル間ニ他ニ移シタルトキハ主人ハ第三占有者ニ對シテ之ヲ舊ニ復セシムルコトヲ主張スルヲ得ル乎盜品及ヒ遺失物ハ所有者ヨリ其回復ヲ請求スルコトヲ得(第百九十三條)ルノ原則ヨリシテ人或ハ旅客カ窃カニ他ニ手荷物ヲ轉シタルハ則チ窃取ナレハ旅店主人ハ回復ヲ爲サシムルヲ得ト論スル者アリト雖トモ盜罪中ニ質權ノ窃取ナルモノアルコトナク且遺失物窃取物ニ對シ回復ヲ請求スルコトヲ得ヘキモノハ旅店主人ノ如キ所有者ニアラサル者ヲ云フニ非ス何トナレハ旅店主人ハ其占有ヲ失フト同時ニ質權ヲ失ヒ取戻ヲ爲スノ權限ヲ保有スルコトヲ得サルモノナレハナリ

旅店主人ハ手荷物ヲ留置スルノ權利ヲ有スル乎宿泊料及ヒ飲食料ノ爲メニ之ヲ留置スルノ權ヲ有セス第二百九十五條ニ依レハ留置權ハ他人ノ物ノ占有者カ其物ニ關シテ生シタル債權ヲ有スル中其物ヲ留置スルコトヲ得ルモノトスキ債權ハ決シテ旅客ノ手荷物ニ干シテ生シ然ルニ宿泊料及ヒ飲食料ヲ受クヘキ債タル債權ニアラス故ニ其手荷物ヲ留置シテ以テ擔保ト爲スコトヲ得ス然レ

若シ手荷物ヨリシテ損害ヲ旅店ニ及ホシタル場合例ヘハ手荷物中ニ腐敗スヘキ物アリテ之ヲ旅店ニ告クスシテ預ケ置キ其腐敗ヨリシテ旅店ノ他ノ物品ニ腐敗ヲ及ホシタル場合ノ如キハ其ノ損害ハ手荷物ヨリ生シタルモノニシテ其手荷物ハ旅店ノ占有スル所ノモノナルヲ以テ旅店主人ハ其賠償ヲ得ヘキ債權ノ擔保トシテ手荷物ヲ留置スルコトヲ得ヘキナリ

第三　運輸ノ先取特權

第三百十八條　運輸ノ先取特權ハ旅客又ハ荷物ノ運送費及ヒ附隨ノ費用ニ付キ運送人ノ手ニ存スル荷物ノ上ニ存在ス

運送人ハ其運送スル荷物ニ默示ノ質權ヲ有ス運送人ハ荷主又ハ旅客ノ身元ヲ確ムルコトナク運送ノ義務ヲ負フモノナルヲ以テ唯一ニ運送物ニ望ヲ囑シ之ヲ以テ擔保ト爲スコト恰モ旅店主人カ旅客ノ手荷物ニ於クルト同一ナリ此ノ默示ノ質入アルヲ以テ運送人ハ安シテ運送ヲ爲シ荷主ニ取リテモ利益ト爲リ又會社ノ商業上商品ノ交通ヲ便ナラシムルノ利益アルモノナリ加之荷主ノ他ノ債權者ニモ利益ヲ與フルト云フヲ得ヘシ何トナレハ此運送人アルカ爲メ物



品ヲ賣却スヘキ適當ノ場所ニ運送シテ以テ相當ノ價格ヲ得其價格ハ以テ荷主ノ資產ヲ增加スルモノナルカ故ニ法律ハ先取特權ヲ運送人ニ付與シタリ

本條ノ先取特權ヲ得ルモノハ運送人ナリトス而シテ其運送人トハ如何ナル人ヲ指稱スルモノナル乎曰ク旅客又ハ貨物ノ水運又ハ陸運ヲ爲スヲ以テ營業ト爲ス人ニシテ例ヘハ馬車瀛船瀛車帆船河船其他人又ハ牛馬ニ依テ運送ヲ爲ス者ヲ云フ舊法（擔第百六十條）ハ舟車運送營業人ハ此先取特權ヲ有スルモノトアリ然レ𪜈運送ハ舟車ニ限ラス人又ハ牛馬ニ依テ之ヲ爲ス者アリ而シテ舟若クハ車ヲ以テ運送スルノト之ヲ區別スルノ理由ナキヲ以テ本法ハ汎ク運輸ノ先取特權トシテ運送人ニ之ヲ附與シタリ又舊法ニ依レハ舟車運送營業人トアルヲ以テ運送ヲ以テ營業ト爲ス者ニ非サレハ此先取特權ヲ受クルコトヲ得ス本法ニハ營業人ノ明文ナク第三百十八條ハ單ニ運送人トアリテ營業人ニ限ラサルノ意ヲ示セルモノヽ如シ例ヱハ運送營業者ニアラサル者偶ゝ他人ノ荷物ヲ遠隔ノ地ニ運送スルコトヲ契約シ運送スル場合ニ於テハ其依頼者タル荷主トノ間ニ特ニ勞力ニ付テノ契約アリテ運送者ハ依頼者ノ資力ノ有無ハ之ヲ看別スルコ

トヲ得ルモノナリ之ニ反シテ運送ヲ營業トス者ニ在テハ前ニ述タル如ク荷主又ハ旅客ノ身元ノ如何ヲ知ラスシテ運送スルノ義務アル故ニ此先取特權ヲ付與スルノ理由アリト雖モ營業トセサル者ニ在テハ其身元ヲ確ムルニアラサレハ運送ノ契約ヲ爲サヽルヘク然ラハ此先取特權ヲ付與スルノ理由アルコトナシ又法文上ヨリ見ルモ旅客又ハ荷物ノ運送トアツテ旅客ト稱スルハ旅店宿泊ノ先取特權ノ場合ニ於テ見タル如ク其身元ヲ確ムル暇ナキ通行ノ人ヲ指稱スルモノナレハ運送ヲ營業トセサル人カ或特定ノ人ト契約ヲ爲シ貨物ノ運輸ヲ爲ス如キハ其當事者ハ特定ノ人ニシテ旅客ト稱スルヲ得ス固ヨリ運送ヲ營業ト爲ス者ト雖モ旅客ノ身元ヲ熟知スルコトアルヘシ然モ旅客ノ內ニハ身元ヲ確ムルノ暇マナキ者アリ得ヘキヲ以テ非營業者カ特定人ト運送ノ契約ヲ爲ス場合ニハ此先取特權ヲ要セス又法律ニ於テモ之ヲ付與スルモノニアラサルノ精神ナルコト知ルヘシ故ニ此先取特權ヲ受クルハ運送營業人ナリ

河港又港內ニ在テ引船ヲ業トスル者アリ此等ノモノハ法律ニ所謂運送人ニアラスト雖モ此引舟營業人ハ貨物ヲ搭載シ運輸ヲ爲スヘキ舟ノ進行ヲ助クルモノニシテ其舟主ニ對シテハ直接ノ關係ヲ有スト雖モ荷物上ニ直接ノ關係ヲ有スルモノニアラサレハナリ又運送營業人ニ船舶ヲ渡シタル者ト雖モ荷物ノ上ニ先取特權ヲ有セス蓋シ船舶貸主ハ旅客又ハ荷物ヲ運送スル者ニアラス其運送ヲ爲シタル者ハ船舶ヲ借受ケタル人ナレハナリ

我國ノ陸運ニハ馬又ハ荷車ヲ以テ營業ト爲ス者アリ其種類ハ數個アリテ或ハ荷主ト直接ニ運送ノ契約ヲ爲ス者アリ或ハ問屋ト問屋トノ間ニ運送ヲ爲シテ荷主ト關係ナキモノアリ其荷主ト直接ノ關係アル者ハ先取特權アルコト勿論ナレトモ問屋ト問屋トノ間ニ運送スル者ニ在テハ其問屋コソ則チ運送人ニシテ其馬夫車夫ノ如キハ問屋ノ爲メニ働勞スルモノニ外ナラスシテ荷主ニ向テ直接ノ債權ヲ有セス故ニ荷物ノ上ニ先取特權ヲ有セサルナリ又市府內ニ在テ甲店ヨリ乙店ニ商品ヲ運送スル如キハ車ヲ以テ貨物運送ヲ營業トスル者ニ外ナラスト雖モ此ノ場合ニ於テハ其運送者ハ甲店若クハ乙店ノ運送ニ使役セラ

ルヽモノニ過キスシテ第三百十八條ノ運送人ニ非ス又其荷物モ車夫ノ手ニ存スル物ト云フヲ得ヘカラス先取特權ヲ付與スル理由ヨリ見ルモ是等ノモノハ商店ニ向テ勞力ノ契約ヲ爲スモノナレハ法律カ先取特權ヲ以テ保護スヘキ限リニアラストス

如何ナル債權カ此先取特權ヲ以テ擔保セラルカ第三百十八條ニ依レハ旅客又ハ荷物ノ運送賃及ヒ附隨ノ費用ナリト云ヘリ然ラハ先取特權ヲ以テ保護ヲ受クヘキ債權ハ旅客ノ運送賃又ハ貨物ノ運送賃ニ限ラス關稅入市稅ノ如キ其運送貨物ニ賦課スル租稅(舊法擔第六十六條ニハ關稅其他正當ナル附隨ノ費用トアリ本法ニハ此文字ヲ削除シタリト雖モ是レ此例示ヲ必要トセルカ故ニシテ先取特權ヲ受クヘキ債權ノ區域ヲ變更シタルモノニアラス荷物ノ修繕ニシテ運送中ニ之ヲ行フノ必要ヲ生シタルトキノ費用例ヘハ醬油酒等ノ飮料ヲ運送スルニ當リ其樽ニ損所ヲ生シ之ニ修繕ヲ加ヘタルトキノ費用又荷揚費用ノ如キ皆先取特權ヲ以テ擔保セラルヽモノナリ

此先取特權ハ如何ナル動產ノ上ニ存在スル乎第三百十八條ハ荷物ノ上ニ存在





スト云ヘリ故ニ旅客ノ荷物ト共ニ旅行スルトキハ其旅客ノ運賃ト貨物其他ノ費用ノ辨濟ハ荷物ノ代價ニ付テ先取特權ヲ以テ辨濟ヲ得ルモノトス而シテ法律ハ運送品カ商品ナルト否トヲ區別セス然レ𪜈運送營業ハ商事ニ屬スルモノ多シ故ニ商法ニ定メアルモノニハ本法ニ從フヘシ現ニ商法第九百十五條、第九百二十九條ニ船長ハ運送賃又ハ其他ノ債權ニ付キ運送品ニ優先權ヲ有スルモノトアリテ而シテ其優先權ノ運送品ヲ引渡シタル後十四日間ニ之ヲ行使スルコトヲ要セリ此期間ノ如キハ民法ニ規定ナキヲ以テ商法ノ規定ニ從フヘキモノトス

運輸ノ先取特權ハ荷物ノ上ニ存在ス旅店宿泊ノ先取特權ハ旅客ノ手荷物ニ存在ス今旅客カ手荷物ノミヲ携帶シテ旅行ヲ爲シ別ニ貨物ナキトキハ先取特權ハ其手荷物ノ上ニ存在スルモノナルカ手荷物ト荷物トハ法文ニ於テ區別スルモノナリ

如ク自ラ區別アルモノナリ運輸ノ先取特權ハ荷物ニ存スルヲ以テ之ヲ手荷物ニ及ホスコトヲ得ス舊法(擔第六十條)ニハ運送物ニ付キ先取特權ヲ有スト雖𪜈是レ旅客カ携帶スルノ故ヲ以テナリ決シテ物ハ旅客ト共ニ運送セラルヽト

テ之ヲ以テ運送物ト云フヲ得ス故ニ手荷物ニ先取特權ヲ及ホサヽルコト明白ナリ本法第三百十八條ハ之ヲ荷物ト修正シタリト雖モ其意ハ運送物ニ外ナラス蓋シ旅店宿泊ノ債權ハ旅客ノ身躰ニ必要ナル供給ヨリ生スル債權ナルヲ以テ手荷物ニ先取特權ヲ及ホスト雖モ運輸ノ先取特權ハ假令旅客ノ運賃ニモセヨ專ラ荷物ノ運輸ヨリ生シタル債權ナレハ先取特權ノ目的物モ亦荷物ニ止マルヲ以テ當然ノ限界ナリトス

〔附言〕前回ニ於テ運輸ノ先取特權ヲ受クルモノハ運送ヲ營業トスルト否ニ拘ラス凡テ運送ヲ爲ス者ナリトノ說ヲ揭ケ之ニ反對ノ說トシテ運送營業人ノミニ先取特權ヲ有スヘキコトヲ述ヘタルハ立法論トシテハ特權ノ範圍ヲ營業人ノミニ限ルヘシトノ意ナリシモ行文上新法ノ解釋トシテ營業人ニ限ルヘキカ如ク見エ然モ舊法ニ營業人トアリシヲ特ニ削除シ第三百十八條ニ單ニ運送人ト揭ケタルニ依レハ新法ノ精神ハ運送營業人ノミナラス要償ノ名義ヲ以テスル以上ハ一時運送ヲ爲ス者ヲモ亦タ先取特權ヲ以テ保護スルニ在リトス蓋シ是等非營業人ト雖モ旅客又ハ荷主ニ對シテ債權ヲ有シ其辨濟ハ運送品ヲ以テ暗ニ擔保ト爲スモノナレハナリ然ラハ運輸ノ先取特權ノ基本ハ運送ノ契約ニアリテ其契約ハ



運送人ト荷主又ハ受取人トノ間ニ成立スルコトヲ要ス否ラサレハ先取特權ヲ生スル基本アルコトナシ茲ニ附言シテ前回ノ行文上ノ誤ヲ訂正ス

運輸ノ先取特權ノ成立ニハ如何ナル條件ヲ要スル歟即チ此特權ハ運送物ノ占有ト相伴フモノニシテ運送人カ之ヲ交付シタル時ハ先取特權ハ止息スルモノナル歟默示ノ質入ニ基因スル先取特權ニ在リテハ其目的物ノ占有ハ特權成立ノ要素ナリ故ニ第三百十八條ハ運輸ノ先取特權ハ運送人ノ手ニ存スル荷物ノ上ニ存在ストアリテ一旦荷物ヲ引渡シタル上ハ運送人ノ手ニ存在セサルヲ以テ先取特權ノ目的物タルヲ得ス

舊法（第百六十條第二項第三項）ハ運送物ヲ引渡スト雖モ四十八時以內ニ催告ヲ爲シ且短縮期間ニ裁判上ノ請求ヲ爲シタルトキハ先取特權ハ尙ホ存續スルモノトス佛國民法ニ於テハ存續スルノ規定アルヲ見ル蓋シ運送人ハ一種特別ノ位置ニアルモノニシテ受取人ハ荷物ノ到着スルヤ果シテ毀損スルコトナク到着シタルヤ否ヲ檢査セスシテ運賃ヲ辨濟シ又ハ運送人ヲシテ責任ヲ免カラシムルモノニアラス必ス一應ノ檢査ヲ爲スハ當然ナリ然ラハ

其檢查ノ爲メ運送人ハ荷物ヲ受取人ニ引渡サヽルヘカラス原則ニ依リ其引渡ヲ爲スヤ直チニ先取特權ヲ失フモノトスレハ多クノ場合ニ於テ先取特權ハ名アリテ其實行ナキモノトナルニ至ラン此必要上ヨリシテ引渡後ト雖モ或條件ヲ以テ先取特權ノ效アリトナセシモノニ外ナラス然モ荷物ノ所有者又ハ受取人ハ四十八時間內ト雖モ之ヲ他ニ賣渡スコトヲ得ヘキハ勿論ナリ既ニ賣渡シタリトセンカ先取特權ハ消滅ニ歸セサルヘカラス動產ノ上ニ先取特權ヲ有スルモノハ總テ追及權ヲ有セス運送人モ亦タ然リ第三取得者ニ對シテ物件ヲ回復スルコトヲ得ス先取特權ノ保存ハ債務者ノ占有ト相伴フモノニシテ債務者ヲ占有ヲ止ムルトキハ先取特權モ從テ消滅ス商品ハ僅少ノ時間ニ移轉ヲ要スル場合尠カラス荷主カ運送物ヲ受取リ未タ占有ヲ放タサル間ノミ特權ノ存續アリトセハ絕對的ニ債權者ニ利益ナシトセスト雖モ商品ノ如キニ至リテハ其效極メテ薄クシテ其利益ハ特權者ノ催告ヲ爲シタルトキハ尙ホ荷主ハ占有シテアリシヤ否ノ點ニ關シ爭訟ヲ生スルノ弊ニ比較スレハ寧ロ特權ノ範圍ヲ嚴然タル原則ノ區域ニ止メルニ若カス是レ本法ニ於テハ運送人ノ手ニ存在スルトキノミ特



權アリトセシ所以ナリ

舊法（擔保第百六十條第三項）ニ運送物ノ第三取得者ニ移轉シタル上ハ運送人ハ之ヲ回復スルコトヲ得サルモ運送人ノ權利ヲ詐害スルノ意ヲ以テ移轉シタルトキハ其移轉ノ所爲ヲ廢罷スルコトヲ得ルノ明文アリ本法ニ於テハ占有ナケレハ先取特權ナシトスルヲ以テ之ヲ削除シタリ蓋シ此明文ヲ俟タスシテ運送人ニ此權利アリトスルニアラス荷主ハ運送物ヲ受取ル際ニ於テハ或ハ運送人ヲ害スルノ意思ヲ以テ詐欺ノ手段ヲ行フコトモアルヘシト雖モ既ニ正シク受領シタル上ハ先取特權ノ負擔ヲ免カレタルヲ以テ更ニ第三者ト共謀ノ上詐害行爲ヲ爲スノ場合ヲ生セサルヲ以テ舊法ノ如キ明文ヲ要セサルナリ

亦タ舊法（同條第三項）ニハ運送人カ荷物カ第三者ニ移轉シタルニ依リ先取特權ヲ其荷物ノ上ニ保有セスト雖モ若シ荷主ニ其第三者ヨリ荷物ヲ代表スル價格ヲ受取ルヘキモノアルトキハ之ニ就テ優先權ヲ有スルコトヲ妨ケサルノ規定アリ本法ニ於テモ固ヨリ其權利ノ行使ニ妨ケナキコト勿論ナリ第三者ヨリ賣買代價賃貸ノ貸料又ハ賃入ノ對價トシテ受領スヘキ金錢其他ノ物アルトキハ先取特權ノ

總則第三百四條ニ依リ之ニ對シ先取特權ヲ行フコトヲ得ルヲ以テ特ニ之ヲ揭擧スルヲ要セサルナリ

運送人ノ先取特權ハ運送物ノ占有ト相伴フテ離ルヘカラサルヲ以テ同一ノ債務者ノ爲メ數回ノ運送人ハ毎回ノ運送賃ノ先取特權ハ各回ノ運送物ノ上ニアラサレハ之ヲ有セス例ヘハ二回ノ運送ヲ爲シタリトセンニ第一回ノ運送賃ハ其第一回ノ運送物ノ上ニ第二回ノ運送賃ハ其第二回ノ運送物ノ上ニ先取特權ヲ有シ第一回ノ運送ヨリ生シタル債權ノ辨濟ヲ受クル爲メ第二回ノ運送物ノ上ニ先取特權ヲ行フヲ得ス何トナレハ第一回運送ノ先取特權ハ其運送物ヲ引渡シ占有ヲ放チタルニ消滅シ第二回運送物カ運送人ノ手ニ存スルヲ以テ第二回ノ先取特權ノミ存在スレハナリ予輩カ先ニ見タル如ク旅店宿泊ノ先取特權ハ宿泊毎ニ生シ之ヲ以前ノ宿泊料ニ及ホサヽルト同一理ナリ

然ニ一定量ノ物件ノ運送ヲ託スルニ當リ運送人ニ許スニ其物件ヲ一時ニ運送セスシテ順次ニ運送スルノ權能ヲ以テスルコトアリ此特約アル場合ニ於テハ



最終ニ運送シタル物件ノ上ニ運賃全部ノ先取特權ヲ行フコトヲ得ヘシ是レ一個ノ運送ニシテ之ヲ數回ニ分行シタルモノナレハ一個ノ債權一個ノ特權アルノミニシテ不可分ノ效果トシテ運送物ノ一部ヲ以テ運送全部ノ債權ヲ擔保スルハ當然ナリ

之ニ反シテ物件ハ同一種類ニシテ受取人モ亦タ同一ナリト雖モ一定ノ量ナク數回ノ運送カ毎回各個ノ運送ナルトキハ一運送毎ニ一債權ヲ生シ其債權毎ニ先取特權アリテ其物件ヲ引渡シタル毎ニ消滅シ最終ニ運送シタル物件ハ其最終ノ運送賃ノミヲ擔保ス其適用ヲ明ニスル爲メ佛國ノ一判例ヲ揭クンニ巴里ルエン間ノ鐵道會社ハ或ル人ト一千「キログラム」毎ニ十法ノ割合ヲ以テ毎年石材ノ五千乃至六千噸ヲ運送スルコトヲ約セリ其契約年限中運送依賴人破產シ會社ニ對シ二千六百五十一佛ノ未濟運賃アリ依テ會社ハ其最終ニ運送シ未タ引渡サヽル石材ノ上ニ右千六百五十一佛ノ債權ニ對スル先取特權ヲ行ハント主張シタルモルエン控訴院ハ其請求ハ理由ナシト判決セリ其理由ニ曰ク先取特權ハ不可分ナルヲ以テ運送シタル商品ニシテ運送人ノ手ニ存スルモノニ付テ

ハ其一部ニテ運賃全部ノ先取特權ヲ受クルコト勿論ナリ然ルニ運送人ハ其委託サレタル積荷ノ部分ヲ成スヘキ物件ニアラサレハ先取特權ノ目的トスルヲ得ス本件ハ定量ノ商品運送ヲ託セラレタルモノニ非ス現ニ運送ハ之ヲ順次ニ爲シ毎回其量ヲ異ニセリ且ツ會社カ毎回積荷證書ヲ渡シタルハ運送毎ニ各個ノ債權ヲ生シタルモノナルコトヲ證スルニ足レリ會社ハ荷主ト豫メ總テノ荷送リニ付運送ノ條件ヲ定メタル契約アリテ一個ノ運送ニ過キスト主張スルモ其契約ハ單ニ運送依託ノ年限及ヒ運賃ヲ規定シタルニ外ナラスシテ會社ニ石材ヲ渡シタル上之ヲ運送スル方法ニ及ヒタルモノナク毎回運送スヘキ石材ノ量數ヲ定ムルハ一ニ荷主ニ在リ故ニ一個ノ運送一個ノ契約ニシテ特ニ會社ニ許スニ順次ニ運送スルコトヲ得ルノ權能ヲ以テシタルモノト云フヲ得ス毎年運送スヘキ量數及ヒ運賃ノ定メアリテ毎運送ハ會社ニ一債權ヲ取得セシメ從テ先取特權ヲ生スヘシト雖モ其特權ハ各運送ノ賃錢ノミヲ擔保シ受取人ニ運送物ヲ引渡スニ依リテ消滅スルモノナリ然ルニ會社カ各運送ニ付テ先取特權ヲ行ハスシテ石材所有者ニ信用ヲ置キタル上ハ債權ハ普通債權トナリタリ只タ



先取特權ヲ受クヘキハ最終ノ運送ノ債權ニシテ會社カ尚ホ占有スル石材ノ上ニ之ヲ行フヲ得ヘシト大審院モ亦タ此理論ヲ認メタリ

**第三百十九條**　第百九十二條乃至第百九十五條ノ規定ハ前七條ノ先取特權ニ之ヲ準用ス

本條ハ不動產賃貸旅店宿泊及ヒ旅客又ハ荷物ノ運輸ノ先取特權ノ目的物タル動產ニ付キ占有權ノ效力ヲ適用シタルモノナリ其準用スヘキ法條ハ左ノ如シ』

〔**第百九十二條**　平穩且公然ニ動產ノ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產ノ上ニ行使スル權利ヲ取得ス

**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主ハ盜難又ハ遺失ノ時ヨリ二年間占有者ニ對シテ其物ノ回復ヲ請求スルコトヲ得

**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又ハ其物ト同種ノ物ヲ販賣スル商人ヨリ善意ニテ買受タルトキハ被害者又ハ遺失主ハ占有者ノ拂ヒタル代價ヲ辨償スルニ非サレハ其物ヲ回復スルコトヲ得ス

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逃失ノ時ヨリ一个月内ニ飼養主ヨリ回復ノ請求ヲ受クサルトキハ其動物ノ上ニ行使スル權利ヲ取得ス」

前記四个條ハ即時々效ニ關スル規定ニシテ善意ノ占有者ヲ保護スルノ精神ニ出テタルモノナリ所有權スラ此善意ノ占有ニ因リテ之ヲ取得ス物權タル先取特權ニ付テモ亦タ同一ナラサル可カラス故ニ第三百十二條乃至第三百十八條ノ場合ニ於テ不動產賃貸人旅店主人及ヒ運送人カ善意ナルトキハ賃借人旅客又ハ運送依賴人ニ屬セサル物ニ付テモ先取特權ヲ行フコトヲ得ヘシ是レ前記四个條ヲ準用スル所以ナリ

〔附言〕先回不動產賃貸ノ先取特權ニ關シ舊法ニ於テ賃借人ノ所有ニアラサル動產ニ先取特權ヲ及ホスノ規定ハ本條ニ採用セサルカ如ク記載シ本條ノ規定ト牴觸ヲ免カレサルモノ之レアルヘシ然ルニ本條ニ依リテ此先取特權ト雖モ善意占有ノ效力ヲ以テ賃借人以外ノ人ニ屬スル動產ニ及ホスコト明白ナレハ玆ニ一言シテ以テ是正ス

盜品又ハ遺失物ニ付テハ即時々效ノ例外ニ屬スルヲ以テ賃借人ノ備付タル動



產又ハ旅客ノ持入タル手荷物又ハ運輸シタル荷物カ若シ盜品又ハ遺失物ナルトキハ假令ヒ債權者ハ盜品又ハ遺失物タルコトヲ知ラサルモ盜難又ハ遺失ノ時ヨリ二年内ニ於テハ之ヲ差押ヘテ債權ノ辨濟ニ充テントスルニ當リ所有者ヨリ回復ノ請求ヲ受ケ爲メニ先取特權ヲ其動產ノ上ニ行フコトヲ得サルニ至ルヘキハ當然ナリ若シ二年内ニ於テ之ヲ差押ヘルモ所有者ヨリ異議ヲ唱エスシテ債權ノ辨濟ニ當テ了リタル後ニ於テハ所有者ハ第百九十四條ノ規定ニ依リ競落人カ善意ニテ買受タルニ於テハ競落代價ヲ辨償スルニアラサレハ回復スルコトヲ得サルヲ以テ先取特權者ハ其回復ア リタルモ之カ爲メ既ニ受取タル辨濟ニ影響ヲ受クルコトナシ所有者ハ只タ盜犯又ハ拾得者ニ向テ賠償ヲ求ムルノミ

公商公買ニ依リ善意ニテ盜品又ハ遺失物ヲ買受タル占有者ハ其代價ノ辨償ヲ受クルニ非サレハ回復ノ請求ニ應スルノ義務ナシトハ第百九十四條ノ規定ナリ此規定ハ如何ニ之ヲ先取特權ニ準用スヘキ歟先取特權者カ公商公買ヨリ其目的物タル動產ヲ買受クルカ如キコトナキハ論ヲ俟タス故ニ普通ノ有体動產

ヲ占有スルモノトハ大ニ其趣ヲ異ニス然ニ其占有ノ點ニ至リテハ一ナリ盜品又ハ遺失物ヲ公商公賣ヨリ買取リシ者ニ在テハ其物件ノ占有カ公商公賣ヨリ來リタルヲ以テ無償ノ回復ヲ受クルコトナシ然ラハ占有ヲ移シタル者ノ如何ニ依リテ本條ノ特例ヲ生スルモノナレハ先取特權ニ付テモ先ツ其目的物ノ占有ヲ移シタル者ハ何人ナルカヲ知ラサルヘカラス賃貸人ヲシテ占有セシムル者ハ動產ヲ備付タル賃借人ナリ旅店主人ヲシテ占有セシムル者ハ手荷物ヲ持入レタル旅客ナリ運送人ヲシテ占有セシムル物ハ運送依賴人ナリ其賃借人旅客又ハ運送依賴人カ特權ノ目的物ト同種ノ物ヲ販賣スル商人ナルトキハ假令ヒ盜品若クハ遺失物ナルモ特權者カ善意ナルトキハ其恰モ此商人ヨリ之ヲ買得シタル者カ所有權ヲ取得スルト同一ニ其物件ノ上ニ先取特權ナル物上擔保ヲ取得スヘシ例ヘハ賃借人旅客若クハ運送依賴人ハ贓物故買者ニシテ其贓物ヲ借家ニ備付ケ又ハ之ヲ運送ニ託シタルトキ其故買者ハ平素右ノ贓物ト同種ノ物ヲ販賣スルヲ以テ業ト爲スモノナルニ於テハ賃貸人旅店主人又ハ運送人ハ毫モ怪ムコトナク正當ノ物品ナリトシテ暗ニ此物件ヲ質ト



スルモノナレハ先取特權ヲ之ニ及ホスコトヲ得ヘキナリ被害者ハ相當代價ヲ先取特權者ニ提供スルニ非サレハ物件ヲ回復スルコトヲ得ス第百九十四條ニ「占有者カ拂ヒタル代價ヲ辨償スルニ非サレハ回復スルヲ得ス」トアリ先取特權ハ不可分ナルヲ以テ目的物ハ債權ノ全部ヲ擔保スルト雖モ債權全部ヲ辨償スルニアラサレハ回復スルコトヲ得サルモノトハ爲スヘカラス要スルニ本條ハ善意ノ占有者ヲシテ損害ナカラシムルニ止マルモノナレハ其物件相當ノ代價ヲ辨濟スルニ於テハ回復スルコトヲ得ルモノトナスヘシ

第四　公吏保證金ノ先取特權

第三百二十條　公吏保證金ノ先取特權ハ保證金ヲ供シタル公吏ノ職務上ノ過失ニ因リテ生シタル債權ニ付キ其保證金ノ上ニ存在ス

公吏トハ公證人市町村長其收入役等ヲ云フ然ニ公吏ハ必ス保證金ヲ供スルニアラス法律規則ノ定ムル所ニ從ヒ保證金ヲ供スル本條ノ保證金ヲ供シタル公吏ハ則チ法律規則ヲ以テ保證金ヲ供スルノ義務アルモノヲ云フナリ例ヘハ公證人ノ如キハ公證人規則ヲ以テ身元保證金ヲ出スヘキノ規定アリ是等ノ公吏ハ

即チ本條ノ適用ヲ受クルモノトス而シテ其公吏ノ保證金ハ職務上ノ行爲ニ依リ一個人ニ損害ヲ被ラセ賠償ノ言渡ヲ受タルトキノ爲メ未必ノ擔保ニシテ官ニ收メ置クモノナレハ默示ノ質入ト云ハンヨリハ寧ロ一種特別ナル法律上質入ト云フヘシ其質入ハ之ヲ設定ノ當時即チ保證金ヲ供スルノ當時ニ在リテハ未タ債權ヲ生セス從テ債權者ノ何人タルカヲ知ルヲ得サレハ純然タル質入ニアラサルコトハ勿論ナレ𪜈一旦豫期シタル如ク職務上ノ過失ヨリシテ他ニ損害ヲ被ラセ賠償ヲ爲スヘキ時機到着シタルトキハ其賠償ヲ受クヘキ者ハ此保證金ニ付キ先取特權ヲ以テ辨濟ヲ受ク若シ此特權ナク他ノ債權者ト平等ノ分配ヲ受クヘキモノトセハ保證金ヲ供セシメタル法律規則ノ效用ハ之ヲ見ルコトナキニ至ルヘシ然𪜈其法律規則ヲ以テ既ニ先取特權ヲモ附與シタルモノト謂フニアラス此特權ヲ附與スルモノハ民法第三百二十條ナリ何トナレハ法律規則カ保證金ヲ命シタル迄ニテハ其目的ハ公吏カ無資力トナリタルトキヲ豫見シ幾分ノ資力ヲ保存シ置クカ爲メナリト云フヲ得ヘク債權者間ノ優劣ヲモ定メタルモノニハアラサレハナリ



保證金ノ上ニ先取特權ヲ有スルハ公吏ノ職務上ノ過失ニ因リテ生シタル債權ナリ然ラハ保證金ヲ供シタル公吏ニ對スル債權ハ盡ク先取特權ヲ以テ保護セラルヽニアラス公吏ノ職務ノ執行ヨリ損害ヲ生シタル場合ニ限ルモノナリ例ヘハ公證人カ證書ヲ作ルニ際シ或ル必要ナル條件ヲ遺脫シ爲メニ其證書ハ無效トナリ從テ依賴人ニ損害アリタル場合ノ如キハ其賠償ヲ受クヘキ債權ハ保證金ノ上ニ先取特權ヲ以テ擔保セラルヽモノナリ

若シ公吏ノ他人ニ損害ヲ被ラシメタル所爲カ全ク職務外ノモノナルトキハ其被害者ハ保證金ノ上ニ先取特權ヲ有セサルハ勿論ナリ、例ヘハ公證人某其公證事務ヲ取扱フ役場ノ狹隘ナルヲ以テ改築ヲ爲スカ爲メ隣地ニ損害ヲ與ヘタルカ如キ、其損害ヲ生セシメタル行爲ハ一モ公吏ノ職務上ノ行爲ニアラス一個人ノ惹起シタル普通ノ損害ナレハ保證金ニ先取特權ヲ存スル限ニアラス

公吏トシテ行フタル所爲ナルモ其所爲不法ニシテ職務ノ執行ニアラサルトキモ亦タ先取特權ナシトス不法ノ所爲ハ公吏ト職務ニアラサルヲ以テ事物カ公吏ノ職務ノ範圍内ニ在リト雖𪜈其不法所爲ヲ以テ公吏ノ職務上ノ行爲トナス

ヲ得ス例ヘハ公證人自己ヲ利シ又ハ他ヲ害スルノ目的ヲ以テ一個ノ公正證書ヲ僞造シタル𪜈ハ之カ爲メ損害ヲ受クヘキ者アリト雖𪜈個ハ公證人ノ位置ニアル一個人カ罪ヲ犯シ其結果害ヲ他人ニ及ホシタリト云フマテニシテ職務執行上ノ行爲アリトスルヲ得ス公證人ニシテ職務ノ執行ト云ヘハ必スヤ證書作製其他公證人ノ爲スヘキ事柄ニ付キ依賴人アリテ之ヲ爲ス場合ナラサルヘカラス窃ニ證書ヲ僞造スルカ如キハ職務ノ執行ニアラサルコト勿論ナリ

依賴人誤テ不法行爲ヲ公吏ニ依賴シ公吏モ亦不法タルコトヲ知リナカラ之ヲ行フタル𪜈モ亦タ先取特權ナシトス是レ亦タ不法行爲ハ公吏ノ職務ニアラサレハナリ被害者ハ公吏ノ過失懈怠ニ付テハ先取特權ノ擔保アルモ公吏タルノ資格アルヲ幸トシ無智ノ人民ヲ欺キ惡事ヲ爲シタル𪜈ハ其被害者ニ擔保ナク此間權衡ヲ失スルモノヽ如シ然𪜈法律カ先取特權ヲ以テ保護セント欲スル所ノモノハ人民カ裁判上又ハ行政上必ス依賴スヘキ公吏ニ依賴シ其公吏ノ過失ヨリ生シタル債權ナリ然ルニ其職務外ノ所爲ニ至リテハ依賴者ニ於テモ過失ナキ能ハス是レ法律カ保護セント欲スル場合ニアラス法律ハ公吏ノ過失カ職





務上ノ行爲ノ範圍ヲ脫セスシテ損害ヲ生シタル場合ノミ先取特權ノ保護ヲ附與スルモノナリ

公吏保證金ノ先取特權ハ如何ナル物ノ上ニ之ヲ行フモノナル歟公吏ノ供シタル保證金及ヒ其金額ヨリ生スル利息ノ上ニ之ヲ行フモノナリ實際公吏カ保證ノ名義ヲ以テ供スルモノハ或ハ現金或ハ公債證書ノ如キ有價證券ナリ其保證金ニシテ利息ヲ生スルモノニ在リテハ利息モ亦タ先取特權ヲ受クヘシ上來見タル所ノ先取特權ハ皆ナ特定ノ有体動產ヲ目的トナセリ此特權ニ至リテハ其目的物ハ得替物ナル金錢ニ在リ然𪜈其金錢ハ官ニ納メアリテ公吏ノ隨意ニ處分スルコトヲ得サルモノナルヲ以テ其金額ハ確然タル一物体ヲ成シ十分ナル擔保ノ目的ト成ルコトヲ得ルモノナリ

官吏ニシテ保證金ヲ供スルノ義務アルモノアリ或ル會計官吏執達吏三等郵便局長ノ如キ是レナリ然𪜈第三百二十條ハ公吏ノ保證金ニ付テノミ先取特權ヲ附與スルヲ以テ官吏ノ保證金ニ本條ヲ適用スルコトヲ得ス蓋シ官吏ヲシテ保證金ヲ供セシムルハ官吏カ國ニ對シテ債務ヲ負擔スルコトアル場合ヲ豫見シ

タルモノニシテ公法ノ範圍ニ屬シ公吏カ一個人ニ對シ債務ヲ負擔シタルトキノ如キ私法ノ支配スヘキ事物ニアラサレハナリ獨リ執達吏ニ至リテハ其名稱及ヒ手數料ヲ以テ直チニ所得ト爲スノ點ヨリ見レハ公吏ノ性質アルモノヽ如クヌタ公金ヲ取扱フモノニアラサレハ保證金ハ人民ニ對スル債務ヲ擔保スルモノヽ如シト雖ヒ裁判所構成法執達吏規則等ニ依リ之ヲ以テ官吏ト爲スハ今日一般ノ論タリ既ニ公吏ニアラストスル上ハ第三百二十條ハ之ヲ適用スルコトヲ得ヘカラス

## 第五　動產保存ノ先取特權

第三百二十一條　動產保存ノ先取特權ハ動產ノ保存費ニ付キ其動產ノ上ニ存在ス

前項ノ先取特權ハ動產ニ關スル權利ヲ保存追認又ハ實行セシムル爲メニ要シタル費用ニ付テモ亦存在ス

本條ハ他人ノ動產ヲ保存スル爲メニ或ル費用ヲ支出シ其償還ヲ受クヘキ債權ヲ有スル債權者ニ附與シタル先取特權ノコトヲ規定シ舊法擔保編第百五十五條ニ字句ノ修正ヲ加ヘタルニ過キスシテ其主旨ニ於テ異ナル所ナシ



動產保存ノ爲メニ要シタル費用ハ其物体ノ滅失ヲ防キ若シクハ其用方ヲ維持シテ其價額ヲ失フニ至ラサラシメタルモノナレハ此動產ヲシテ債務者ノ資產中ニ相當ノ價格ヲ保有シタルハ此保存費ヲ支出シタルカ爲ナリ故ニ其費用ノ辨償ヲ受クヘキ債權ノ辨濟ハ他ノ債權者ニ對シ先取特權ヲ以テ之ヲ受ケシムルハ當然ナリ而シテ此先取特權ハ其保存セラレタル動產全体ヲ目的トスルモノニシテ保存ノ費用ニ因テ生シタルカ爲メ物件ヲシテ全部若クハ一分ヲ滅失スルニ至ラシメス若クハ其費用アリタルカ爲メ動產ヲシテ用方ヲ失ハシメサルニ至リタル費用ヲ云フモノナリ例ヘハ甲者カ自己ノ馬ヲ以テ乙者ナル乘馬養生ヲ業トスル者ニ托シ置キタルトキハ乙者カ飼養料其他乘馬ノ爲メニ費シタル費用ヲ辨償セシムル債權ハ右ノ馬ノ代價ニ付テ先取特權ヲ有スヘシ又甲鐵道會社カ機關車ヲ乙製造所ニ托シテ修繕ヲ爲サシメ會社無資力ト爲リタルトキハ製造者ハ其機關車ニ付キ先取特權ヲ以テ修繕費ノ辨濟ヲ受クルコトヲ得ヘシ又甲者カ時計ヲ或ル時計師ニ修繕セシメタルトキ其修繕費ハ時計ノ價格ニ付キ

先取特權ヲ以テ辨濟ヲ受クルコトヲ得ヘシ右乘馬機關車、時計ヲシテ存在セシメ若クハ其用方ヲ失ハシムルニ至ラサラシメタルハ其保存費アリタルカ爲ナリ而シテ此動產ハ債務者ノ資產中ニ在リテ調查ノ價格ヲ保存シ以テ他ノ債權者ニ利益ヲ得セシムルモノナレハ保存者ハ共同ノ利益ヲ與エサルヲ以テ先取特權ヲ有ス

本項ノ先取特權ハ改良ノ費用即チ保存ニ必要ナルニ非スシテ動產ニ增價ヲ來サシメタル費用ニ付テハ之ヲ行フヲ得ス動產ヲ保存シタルモノト改良シタルモノト債務上ノ資產ニ利益ヲ與エタルノ點ニ件テハ略ゝ同一ナリト雖モ其費用ニ先取特權アリトスレハ改良ヨリ生シタル增價額ノミ特權ノ目的タラサルヘカラス左スレハ動產ニ付之ヲ評定スルハ頗ル煩雜ニ渉ルヲ以テ爭端ヲ惹起スルコト甚タ多キノ危險アリ依テ法律ノ保存費用ノミニ付テ先取特權ヲ附與シタリ例ヘハ或ル鐵道會社カ舊式ノ機關車ヲ以テ或ル工場ニ托シ新式ニ改造セシメタル場合ニ於テハ其改造費用ノ債權ハ保存費用ト云フヲ得ス右ノ改造ヲリタルカ爲メ二千圓ノ機關車カ二千五百圓ノ價額ノモノト爲リタリトスルモ





其改造アリタルタ爲メ動產カ保存セラレタルニアラス改造ヲ爲サヽルモ尙二千圓ノ價額ハ失ハス而シテ五百圓ノ增價ハ債務者ノ資產中ニ入リ從テ債權者一般ニ利益ヲ與フルモノナリト雖モ法律カ保護セント欲スルハ動產ノ用方若ハ物体ノ滅失ヲ防止シタル費用ニ止マルヲ以テ增加ニ及ホサス然モ若シ機關車ニ多少ノ破損ヲ生シ其修繕ト同時ニ改良ヲ托シタル場合ニ於テハ改良費ト保存費トヲ區別セサルヲ得サルノ其煩雜ヲ免カレルコト能ハサルヘシ

事務管理者カ本人ノ爲メニ動產ヲ保存スルコトアルヘシ其保存ノ爲メニ費用ヲ支出シタル場合ハ即チ動產ノ保存費ニシテ先取特權ヲ受クヘキモノヽ如シト雖モ其債權タルヤ事務管理ヨリ生シタル賠償請求ノ權利ニ過キサルヲ以テ第三百二十條ノ所謂動產ノ保存費ヨリスル債權ニアラス故ニ事務管理者ハ先取特權ヲ以テ償還ヲ受クルコトヲ得ス

此先取特權ハ有体動產ノ保存費用ノミナラス動產ニ關スル權利ノ保存追認又ハ實行ニ要シタル費用ニ付テモ亦存在ス動產ニ關スル權利ハ有体物ニ於ケルカ如キ修繕等ヲ俟テ保存セラルヽモノニアラスト雖モ之ヲ行使セサルニ因リ

失却スルコトアルモノナリ其失却ヲ防止シ權利ヲ債務者ノ資產中ニ維持シタル費用ハ恰モ有体動產ニ修繕ヲ加ヘテ以テ之ヲ保持シタルト同一ニ共同ノ利益ヲ與ヘタルモノナレハ先取特權ヲ以テ保護スルノ價値アリトス債務者ノ他人ニ對シテ有スル債權ハ實行セスシテ永年月間經過スルトキハ之ヲ失フ債權者ノ一人其實行ヲ爲シ之カ爲メ費用ヲ要スルコトアリ又債務者ノ或ル未成年者ヨリ動產ニ關スル權利ヲ取得シタリトセンニ其未成年者ハ之ヲ取消スコトヲ得ヘシ其取消ヲ爲スニ先チ債權者ノ一人カ未成年者タリシモノヲシテ之ヲ追認セシメ債權者ノ權利ヲ鞏固ナラシムル之カ爲メ費用ヲ要スルコトアラン是等費用ノ償還ノ債權ハ先取特權ノ擔保アリ債務者數萬ノ公債證書ヲ有シ之ヲ家ニ還シ遠地ニ旅行シ其不在中公債利子下渡ノ期到着シ其每期之ヲ受取ルニ非サレハ權利ヲ失却スルニ至ラサルモ其利金ヲ利値スルコトヲ得サルヲ以テ債權者ノ一人每期ニ之ヲ受取リ利値ノ方法ヲ立テ爲メニ費用ヲ要シタルトキハ即チ動產ニ關スル權利ヲ保存シタルモノナルヲ以テ先取特權ヲ有ス

債務者ヨリ或ル動產ヲ他人ニ讓渡シ其讓渡シタルヲ取消スコトヲ得ヘキモノ



ナルトキ債權者ノ一人カ其取消ヲ訟求シ動產ノ所有權ヲ債務者ノ資產中ニ回復シタルトキハ其訴訟ニ付キ拂フタル辯護士謝料ノ如キ費用ハ權利ノ實行ニ付キ要シタルモノニシテ先取特權ヲ受クヘシ裁判所ハ訴訟ノ目的タル權利ヲ作成スルモノニアラスシテ單ニ其權利ノ成立ヲ認定スルモノナレハ本例ノ費用ノ如キ直接ニ本條第一項ノ動產保存ノ費用ナリト云フヲ得サルモ第二項ノ動產ニ關スル權利ヲ實行スルニ付キ要シタル費用ナリト云フヘシ而シテ債權者カ支出シタル費用ハ共同ノ利益ノ爲メ債務者ノ資產ヲ保持スルモノニ外ナラサレハ優先權ヲ以テ辨濟ヲ受クシムルハ當然ナリ

第三百七條ニ於テ共益費用ノ先取特權ハ債務者ノ財產保存ニ關スル費用ニ付存在スルコトヲ見タリ本項ノ先取特權モ亦タ債務者ノ動產ヲ保存シタル費用ニ付キ存在スト雖ラハ如何ナル點ニ於テ是レト彼レトヲ區別スヘキカ此二者ノ間ニ於テ保存行爲ノ性質上ニ付區別スル所ナシト雖モ共益費用ハ債務者ニ對シ特權者又ハ他ノ債權者ヨリ訴ヲ起シタル上共同利益ノ目的ヲ以テ行フタルモノナリ動產ノ保存ハ其目的必スシモ債權者共財產保存ノ行爲ニ付要シタル

同ノ利益ニアルニアラス其保存行爲ハ未タ債權者カ訴ヲ受クサル前ニ在リ例ヘハ債權者ノ一人カ債權者ノ他人ニ對スル契約ヲ無效ナリト訴ヘ之ニ利益ナル裁判ヲ得テ一旦他ニ移シタル動產ヲ債權者ノ資產中ニ回復シタルトキノ如キ其行爲ハ單ニ動產ノ保存ヲ目的トスルモノニシテ未タ共同ノ利益ヲ目的トスルニ非サルヲ以テ後日債務者破產ノ場合ニ於テハ其費用ノ辨濟ハ動產保存費用ノ先取特權ヲ受クヘク若シ此行爲ニシテ債務者無資力トナルニ際シ財團ノ利益ノ爲メ之ヲ行ヒ費用ヲ要シタルトキハ一般ノ先取特權ヲ以テ擔保セラルヘシ

本條ノ動產保存費用ノ先取特權ヲ行フニハ其目的タル動產カ特權者ノ占有若クハ債權者ノ占有ニ在ルコトヲ要ス他ノ動產ニ關スル先取特權ニ於クル如ク債權者ノ占有ヲ要セスト雖モ債權者カ既ニ保存セラレタル動產ヲ他ニ讓渡シ之ヲ引渡シタル上ハ第三者ニ對シ追及スルコトヲ得サルヲ以テ其動產ヲ以テ保存者ノ先取特權ノ目的トナスヲ得ス未タ引渡サ、ルトキト雖モ亦同シ其理由ハ賣主ノ先取特權ニ付詳述スヘシ



舊法（擔第百五條）ニハ動產保存費用ニ付キ債權者ハ留置權ヲ行ハサルヲト雖モ先取特權ヲ有スルノ正文アリト雖モ新法ニ於テハ此明文ナシ保存者カ其保存シタル動產ヲ占有スル間ハ其保存費ニ付テ留置權ヲ行フコトヲ得ルハ第二百九十五條ノ原則ニ依リテ自カラ明カナリ且ツ留置權ハ占有スルヲニ限リ本項ノ先取特權ハ債權者占有ヲ爲サ、ルヲト雖モ之ヲ行フコトヲ得テ留置權ヲ行ハサレハトテ先取特權ナシトスルカ如キ疑義ヲ生スル恐レナケレハ舊法ニ於クルカ如キ明文ヲ要セサルナリ

## 第六　動產賣買ノ先取特權

### 第三百二十二條　動產賣買ノ先取特權ハ動產ノ代價ニ及ヒ其利息ニ付其動產ノ上ニ存在ス

本條ハ動產ヲ賣渡シタル者買主ヨリ代價ノ辨濟ヲ受クヘキ債權ハ其賣渡シタル動產ノ上ニ先取特權ヲ以テ擔保セラル、コトヲ規定シタリ

此先取特權ヲ附與シタル理由ハ賣主アリテ動產ヲ債務者ニ賣渡シタレハコソ債務者ノ資產中ニ此動產アリ而シテ其動產ハ總債權者ノ利益トナルモノナレ

ハ總債權者カ組織セル財團ハ代價ヲ拂ヒ賣買ヨリ生シタル義務ヲ履行スヘキナリ若シ否ラストセンカ他ノ債權者ハ賣主タル一人ノ債權者ノ損失ヲ以テ不當ニ利益スルモノト云ハサルヲ得ス故ニ賣主ヲシテ優先シテ代價ヲ受取ルノ權ヲ與ヘルハ當然ナリト云フニ在リ

動產賣買ノ先取特權ヲ受クヘキ債權ヲ生シタル契約ノ如何ニハ代價ヲ受クヘキ債權者ハ賣主ノ資格如何ハ之ヲ問フヲ要セス此優先權ヲ受クルモノハ一ニ債權及ヒ債權者ノ資格如何ハ之ヲ問フヲ要セス此優先權ヲ受クルモノニアリ而シテ其債權及之ニ附着スル先取特權ハ動產ヲ賣却シ代價ヲ受クルノ權アル總テノ賣主ニ屬ス然ラハ此先取特權ノ存在ニハ賣買アルコトヲ要ス其賣買コソ即チ特權ノ原因ナリ此賣買ニ因リテ動產ノ所有權ヲ債務者ノ資產中ニ加入シ他ノ債權者ノ利益トナルヲ以テ法律ハ代價ヲ受ヘキ債權ニ先取特權ヲ附與シタリ

總テ賣買代價ハ先取特權ヲ以テ擔保ス不動產賣買ノ代價ニ於テモ後ニ見ル如ク先取特權ノ擔保アリ蓋シ賣買ハ總テ其賣却物ヲシテ買主ノ資產中ニ加入セシムルモノナレハナリ斯ク賣買代價ハ一般ニ此擔保アリト雖モ有体動產賣買ノ場合ニ限リ無体動產ノ賣買代價ニハ先取特權アリトスルヲ得ス本法ニ於テ物ト稱スルハ有体物ナリ（第八十五條）而シテ動產不動產ト云フハ其物ノ區別ナレハ（第八十六條）第三百二十一條ニ於ケルカ如ク特ニ動產ニ關スル權利ト記載シアラサル以上ハ有体動產ノ賣買代價ニ付テノミ先取特權アリトス然ルニ無記名公債ハ之ヲ動產ト見做ス（第八十六條）ヲ以テ其之ヲ賣渡シタル者ハ先取特權ヲ有ス本條ノ先取特權ヲ以テ擔保スルモノハ動產ノ代價及ヒ其利息ヲ受クヘキ債權ナリ利息ハ代價ニ附從スルモノナルヲ以テ債權ノ資格全一ニシテ等シク先取特權ノ保護ヲ受クヘシト雖ニ若シ費用又ハ賠償ヲ受クヘキ債權アリトセンニ先取特權ヲ受クルノ限ニ在ラス蓋シ費用又ハ賠償ハ直接ニ共同ノ利益ヲ與ヘタルモノト云フヲ得サレハナリ

此先取特權ノ成立ニハ賣却シタル動產カ債務者即チ買主ノ占有ニ在ルヲ要ス是レ動產ニ關スル先取特權ノ通則ナリ若シ債務者ニ於テ動產ヲ占有セサルトキハ先取特權ヲ附與シタル理由ハ最早之レナカルヘシ蓋シ動產カ債務者ノ資產中ニ存在スレハコソ他ノ債權者ハ之ヲ利スヘキモ既ニ資產ヲ脫シタル上ハ

何等利スル所ナク又タ動産ニハ追及權ナキヲ以テ債權者ハ第三所特者ニ對シテ特權ヲ行使スルコトヲ得サレハナリ

買主動產ヲ占有シツヽアル場合ニアラアレハ先取特權ヲ及ホスコトヲ得スレハ尙現ニ占有スルモ買主ニ於テ既ニ他ニ賣渡シタル場合ト雖モ先取特權ヲ及ホスコトヲ得ヘキ歟例ヘハ買主カ物件ヲ他ニ賣渡シタルモ未タ之ヲ引渡サヽル內無資力トナリタルトキハ第一ノ賣主ハ先取特權ヲ以テ其動產ニ就キ代價ノ辨濟ヲ請求スルヲ得ルカ此場合ト雖モ買主ハ動產ヲ所持スルヲ以テ占有ヲ廣ク適用スルトキハ尙ホ占有シアルモノトシ以テ先取特權ヲ及ホスヘキモノヽ如シ然モ法律カ賣主ニ先取特權ヲ附與シタル理由ハ存在セサルナリ夫レ此先取特權ヲ附與シタル動產カ買主ノ資產トナリ他ノ債權者ヲ利益スルヲ以テナリ其之ヲ利益スルハ債權者カ其動產ノ所有者ニシテ處分スルコトヲ得ヘキ場合ナリ然ルニ本例ニテハ買主ハ動產ヲ他ニ賣渡シ其賣渡ニ依リテ動產ハ債務者ノ資產ヲ出テ第三取得者ノ資產中ニ入レリ故ニ債務者ノ諸債權者ハ其賣却シタル物件ニ付何等利益スル所ナシ然ラハ賣主ノ債權ニ先取特



權ノ擔保ヲ受クヘキ資格ノ基本ヲ失フタルモノト云フヘキナリ故ニ有体動產ノ上ニ先取特權アルコトナシ只タ買主カ未タ第二ノ買主ヨリ代價ヲ受取ラサルトキハ債權者ハ第三百四條ニ從ヒ其代價ニ對シテ先取特權ヲ行フコトヲ得ルノミ

或ハ曰ク買主動產ヲ賣渡スト雖モ未タ之カ引渡ヲ爲サヽルヲ以上ハ買主ハ占有スルニ相違ナケレハ債權者ハ之ニ特權ヲ及ホスヲ得ヘシト先取特權ハ買主カ占有ヲ止息スルニ依リテ止息スト雖モ之ニ依リテ解釋ヲ下シ苟モ買主カ動產ヲ所持スル間ハ先取特權アリトナス可ラス斯ク解釋スルハ法律ヲ擧ケ動產ノ先取特權ヲ法律ノ許サヽル場合ニ推及スルモノナリ抑法律カ賣主ニ先取特權ヲ附與スルハ買主ニ占有アルニ因リテ然ルニアラス賣買ニ依リテ賣却動產カ買主ノ資產中ニ加入シ總債權者ノ共同擔保トナルヲ以テナリ然ラハ賣主カ他ノ債權者ニ對シ優先權ヲ有スルハ買主カ買入タル動產ノ所有者ナルヲ以テナリ決シテ買主ニ於テ之ヲ占有シ握持スルカ故ニハ非ルナリ既ニ買主カ賣却シタル上ハ自己ノ所有トシテ占有スルニ非ス第二買主ノ名ヲ以テ之ヲ所持スル

ノミ其動產ハ債權者ノ共同擔保ニアラス賣主ニ優先セラルヽノ理ナシ又タ論者ノ如ク既ニ賣却シタル後モ尙占有アルヲ以テ買主ヲ所有者ト見做シ賣主ノ先取特權ハ他ノ債權者ニ對シテ存立スヘシト論スルハ近世ニ於ケル物權移轉ノ原則ヲ遺忘シタルモノト云フヘシ所有權ハ引渡ニ因リテ移轉スルニアラス當事者ノ意思表示ノミニ因リテ移轉ス（第百七十六條）買主カ他人ニ賣却シ動產ハ未タ其手ニ存スルモ當事者雙方ノ意思表示ニ因リテ既ニ所有權ハ第二ノ買主ニ移リ第一ノ買主ハ所有者タルコトヲ止息ス然ラハ其第二ノ賣買ニ因リテ動產ハ第一買主ノ資產ヲ出テ其債權者ハ此動產ノ上ニ何等ノ權利ヲ有セス此故ニ他ノ債權者ニ對シテ優先權ヲ生スヘキ目的物タルコトヲ得サルナリ

論者又曰ク不動產賃貸人旅店主人又ハ運送人ノ先取特權ハ賃借人旅客又ハ荷主ノ所有物ナルト否ヲ問ハス先取特權ヲ及ホスモノナレハ例ヘハ賃借人ハ備付動產ヲ賣却スルモ尙ホ之ヲ占有スル中ハ賃貸人ノ先取特權ヲ及ホスヘシ然ラハ同一ノ理由ニ依リ賣主ト雖モ買主カ占有スル以上ハ既ニ賣却シタルト否ヲ問ハス特權ヲ之ニ及ホスヘシト然モ賃貸人等ノ先取特權ハ默示ノ質入ニ基クモノナリ然リ而シテ質取債權者ハ總テ占有スルニ因リテ優先權ヲ保有スル故ニ債務者カ目的物ヲ他ニ讓渡シタリシトキ買主ハ質取債權者ニ對シテ其物件ヲ取去ルヿヲ得ス其買主ハ賃貸人等ノ利益ノ爲メ先取特權ヲ負擔シタル動產ヲ買受ケタルモノニ外ナラス動產賣主ノ先取特權ニ至リテハ然ラス默示ノ質入ニ基因スルモノニ非ラス一ニ債權者ニ共同ノ利益ヲ與ヘルノ點ニ基因スルモノナレハ前ニ述ル如ク第二ノ賣却アリタルトキハ其利益ヲ與ヘ得ヘカラサルヲ以テ一ニ占有ニ依リテ先取特權ノ存否ヲ論定スヘカラス第三百十九條ニモ善意ノ占有ニ依リテ特權ヲ取得スルコトハ賃貸人旅店主人運送人ニ限リ動產保存者及ヒ動產賣主ニハ第百九十二條乃至第百九十五條ヲ準用セス之ニ依リテ見レハ他人所有ノ動產ニ保存者又ハ賣主ノ先取特權ヲ及ホスコトヲ得サルヤ知ルヘキナリ

上ニ述フル如ク買主ニ於テ動產ヲ他ニ賣渡シタルトキハ最早先取特權ヲ及ホスコトヲ得スト雖モ買主カ第二ノ買主ヨリ受取ルヘキ動產代價ニ付テハ買主ハ第三百四條ノ總則ニ依リ先取特權ヲ行フコトヲ得ヘシ例ヘハ甲者ハ一個ノ動

產ヲ以テ乙者ニ百圓ニテ賣渡シ乙者未タ代價ヲ辨濟セサル中ニ更ニ之ヲ百五十圓ニテ丙者ニ賣渡シタルトキハ甲者ハ其動產カ乙者ノ手ニ存スルト雖モ之ヲ差押ヘ優先權ヲ行フヲ得ス何トナレハ其動產ハ債務者ノ財產ニ非サレハ債權者全体ヲ擔保スルモノニアラサレハナリ然モ百五十圓ノ金額ハ賣主カ動產ヲ債務者ニ賣渡シタルニ因リ財產中ニ生シタルモノナレハ其之ヲ生セシメタル賣主ト他ノ債權者ト同等ニ此金額ヲ以テ辨濟ヲ受クルハ公平ヲ欠ク故ニ賣主ヲシテ優先權ヲ行ハシメ他ノ債權者ハ五十圓ニ付テ利益ヲ受ク

第三者ニ對スルモ先取特權者ノ權利ニ關シ當事者ノ意思ヲ表示シテ之ヲ變更スルコトヲ得ルモノナル歟例ヘハ動產賣買ノ契約書中ニ賣主ハ買主ヨリ讓受タル人(第二ノ買主)ニ對シテ先取特權ヲ行フコトヲ得ヘシトノ個條アリトセンニ此特約ハ以テ有效ナル歟法律行爲ノ當事者カ法令中公ノ秩序ニ關セサル規定ニ異ナリタル意思ヲ表示シタルトキハ其意思ニ從フモノトス(第九十一條)物權就中先取特權ハ一ニ法律ノ規定ニ依リテ生シ其範圍ハ立法者獨リ之ヲ定ムルヿヲ得テ公ノ秩序ニ關スルモノトス故ニ法律ノ解釋上第二ノ買主ニ先取特權ヲ



及ホスコトヲ得サルモノトナシタル上ハ假令ヒ當事者カ第二ノ買主ニ之ヲ及ホスノ意思ヲ表示スルモ其意思ヲ有效トシテ法律ノ規定ヲ枉クルコトヲ得ス故ニ其意思ノ表示ハ之ヲ無效トスヘシ佛國ノ判例アリ甲者其所有山林ノ立木ヲ乙者丙者兩名ニ賣渡シ乙者ハ之ヲ採伐シ其木材ヲ以テ木炭ヲ製造スルノ目的ヲ以テ之ヲ買受ケタリ其賣買約定中ニ賣主(甲者)ハ買主(乙者、丙者)及ヒ總テノ第二ノ讓受人ヲシテ總テ連帶ニテ代價ヲ辨濟セシムルノ權利ヲ有シ且ツ其賣却シタル木材ニ先取特權ヲ有シ何レニテモ木材ノ在ル所ニ就テ之ニ人工ヲ加ヘタルト否ヲ問ハス留置スルノ權オモ保有スルノ特權アルノミナラス買主乙丙ハ若シ木材ヲ第三者ニ賣渡シタルトキハ其第三者ヲシテ賣買約條中ノ各條件ヲ遵守セシムルノ義務ヲ負擔セリ右約定成立シテ乙丙ハ木炭製造ヲ始メ後チ木材ヲ或ル工場ニ賣却シ而シテ乙丙ハ破產シタリ於是賣主(甲者)ハ其木材ノ全部ニ就キ先取特權ヲ行ハントト欲シ買主(乙、丙)及ヒ第二ノ買主(或ル工場)ニ對シ訴ヲ起シ先取特權ヲ主張シタリ其理由ハ先取特權ハ法律所定ノ條件ニ依モ上告ノ上大審院ハ之ヲ破毀シタリ或ル控訴院ハ其請求ニ理由アリト判決シタル

リ成否スルモノニシテ其條件ハ一個人ノ私約ヲ以ヲ之ヲ變更シ又ハ之ヲ補足スルコトヲ得ス然ルニ法律ハ賣主ノ先取特權ヲ附與スルニハ債務者カ賣却動產ヲ占有スルヲ以テ一條件トス然ルニ本案ニ付テハ原控訴院ハ第二ノ買主タル工場カ既ニ木炭ニ製シタル木材ヲ工場ニ運搬シ又ハ他ノ貯藏ノ場所ニ移シタル等職工ノ手ニ依リテ本件木材ノ占有ヲ爲シタルコトヲ證明シタルニ此先取特權ノ有無ヲ決スヘキ證據ヲ審究セスシテ契約書中ノ第一賣主ニ第二ノ買主ニ對シテ先取特權ヲ行使スルコトヲ許シタル特約ノ個條ヲ第二ノ買主ニ對シテ適用シタルハ即チ先取特權ハ第三占有者ニ對シテ行フコトヲ得スト規定シタル法律ニ違背シタル判決ナリト云フニ在リテ此第二ノ買主ニ對シ先取特權ノ行使ヲ許シタル特約ヲ無效ナリトセシハ至當ノ判決ニシテ控訴院ノ判決ハ私約ヲ以テ先取特權ノ規定ヲ變更スルコトヲ得ルトナシタルノ誤謬ヲ免カレサルノミナラス若シ第一ノ賣主ヲシテ第二ノ買主ニ對シ訴訟ヲ有セシムルニハ其第二ノ買主ヲシテ第一ノ賣主ニ對スル第一ノ買主ノ總テノ義務ニ代ラシムルノ明約アルヲ要ス然ルニ本例ニ於テハ甲者(賣主)ト乙者、丙者(買主)ノ間ニ



ハ第二ノ買主ヲシテ契約ノ條件ニ服セシムルノ約アリト雖モ第三者タル第二ノ買主ニ於テハ第一ノ賣主ニ對シ契約シタルコトナク第二ノ買主ヲ拘束シテ第一ノ買主ニ代ラシムルノ力ナシ然ラハ甲者ト乙者丙者トノ間ニ成立シタル第二ノ買主ニ契約ノ條件ニ服セシムルノ個條ハ第二ノ買主ヲ拘束スルコトヲ得ス且ツ第二ノ買主ハ其特約ノ存在ヲ實際知リタルノ事實モアルコトナシ好シ事實上之ヲ知リ得タルモ第二ノ買主ヲ拘束スルヲ得ス何トナレハ此買主ハ本件ノ甲乙丙間ニ成立シタル契約ニハ全ク關係ナク何人ト雖モ自己ノ承諾ナキ契約ニ付テ義務ヲ負フモノニアラサレハナリ

動產ノ賣主ハ買主カ商事會社ヲ組織シ其買入動產ヲ以テ會社事業ノ資本ニ供シタルトキハ先取特權ヲ之ニ及ホスコトヲ得サル歟此問題ヲ決スルニハ買主カ買受動產ヲ以テ會社ニ入レタルハ第三者ニ讓渡シタルモノナルヤ否ヲ講究スルヲ必要ナリトス或說ニ曰ク會社ハ一ノ法人ヲ爲スト雖モ社員アリテ會社アリ社員ノ外ニ會員ナケレハ即チ會社ハ社員ノ一人ナレハ依然トシテ所有者タリ占有者タリ賣主ハ之カ爲メモ買主ハ社員ノ一人ナレハ依然トシテ所有者タリ賣主ハ之カ爲

メ毫モ變更ヲ受クルコトナク先取特權ヲ行使スルニ付キ法律ノ要シタル條件ヲ失ハスト然ドモ會社ハ法人ナルヲ以テ法律上ニ於テハ一個ノ人ニシテ所有權會社ニ移リタルトキハ動產ノ所有權ハ此第三者ニ在リ即チ買主ハ賣却物ノ所有權ヲ第三者ニ移轉シタルヲ以テ賣主ノ先取特權ハ之カ爲メ消滅スヘキナリ』動產ノ買主其動產ヲ以テ他ニ質入ニ爲スト雖モ賣主ハ其動產ノ上ニ先取特權ヲ失フモノニアラス蓋シ買主ハ其ノ質入ト爲シタル動產ノ所有者タルコトヲ止息セス又タ動產ノ占有ヲモ保存スルモノナレハナリ動產ノ質入ニ付テハ其動產ハ質取主ノ占有ニ在リ然レドモ所有權ヨリ見ルトキハ質入主ハ有形ノ所持ナキモ亦之ヲ占有シ質取人ハ假容名義ヲ以テ占有スルニ過キス故ニ質入ト爲シタリトテ先取特權ヲ行フニ付キ法律ノ要素タル條件ニ於テ欠クル所ナシ而シテ縱令質入ト爲スモ其ノ動產ハ債務者ノ資產中ニ在リテ尙ホ共同ノ利益ト爲リ得ヘキモノナレハ賣主ヲシテ先取特權ヲ有セシムルニ充分ナル理由アリトス然レドモ此場合ニ於テハ質取債權者モ亦優先權ヲ有スルヲ以テ賣主ノ先取特權ト競合スル其順位ハ何レヲ以テ先キニスルヤ否ヤハ第三百三十四條ニ於テ之ヲ見ントス



亦賣却動產ニシテ其之ヲ買受クタルモノハ土地若クハ家屋ノ賃借人ニシテ之ヲ其賃貸場所ニ備付ケタルトキハ第三百十二條ニ因テ不動產賃貸ノ先取特權ヲ及ホスヘシ然レトモ之カ爲メ賣主ノ先取特權ヲ妨クルコトナシ此場合ニ於テ同一ノ動產ニ付キ二個ノ先取特權カ競合スル場合ナレハ其優先權ノ順位ハ第三百三十條ニ於テ之ヲ規定セリ依テ該條ニ於テ之ヲ見ントス

動產賣主カ其先取特權ヲ行フニハ其賣渡シタル動產カ尙ホ引渡ノ當時ト同一ノ形体ニ在ルコトヲ要スル歟先取特權ハ物件ノ上ニ存スル物權ナレハ其特權ヲ存在セシムルニハ之ヲ受クヘキ物件ノ存在ナカルヘカラス故ニ先取特權ヲ受クヘキ動產カ賣却ノ後形体ヲ變シタル場合ニハ其特權ハ存在スルコトヲ得ス抑モ物件ノ形体ヲ變スルトハ其ノ種類ヲ變更シタルノ謂ニシテ賣渡ノ當時ニ有シタル物ヨリ新タナル別種ノ物ヲ成シタル場合ナレハ先取特權ノ目的物ハ消滅シタリト云フヲ以テ至當ナルカ如シ例ヘハ船舶ヲ賣渡シ先取特權ヲ行ハントスルトキハ既ニ破壞シテ單ニ船材ノミ存在シ船舶ナルモノナク又ハ材

木ヲ賣渡シ其材木ニ依テ債務者カ一個ノ器具ヲ製作シタルトキノ如キ場合ニ於テ先取特權ノ有無ヲ論スルノ必要ヲ生スヘシ斯ク形体ヲ變シタルトキハ上ニ述フル如ク單純ニ論シ去レハ先取特權存在スルコトヲ得サルカ如シト雖モ法律ニ於テ引渡ノ時ト同一ノ形体ニ在ルコトヲ要スルノ明文ナキノミナラス法律カ賣主ニ先取特權ヲ與ヘタルノ理由ハ何レノ點ニ在ルカヲ見レハ其ノ賣渡ニ因テ債務者ノ資產ヲ增加シ他ノ債權者ヲ利スルヲ以テナリ假令賣渡動產ノ形体ヲ變スルニモセヨ債務者ノ資產中ニ存在スル以上ハ債權者ノ共同利益トナルヲ以テ其利益ヲ與エタル賣主ハ優先權ヲ以ヲ辨濟ヲ受ケサルヘカラス甲者一個ノ船舶ヲ乙者ニ賣却シ其代價ニ付テ先取特權ヲ其船舶ノ上ニ有セリ而ルニ其船舶ハ風浪ニ依テ破壞セラレ唯タ其船材ヲ殘スノミ甲者ハ其先取特權ヲ失フタルカ甲者ノ先取特權ハ船舶船ノ上ニ存在スル然ルニ今船舶ナルモノナシ故ニ先取特權ハ既ニ消滅シタリト云フヘキカ如シ然レ𪜈乙者ノ財團ハ破壞シタル船ノ木材ニ付テ利益スル所ナキカ其之ヲ利益スルヤ論ヲ竢タス何トナレハ先取特權ノ擔保タル債務者ノ資產ノ一部トシテ此ノ船材ヲ存スレハナリ然





ラハ甲者ノ先取特權ノ原因ハ猶存在シ其船材ノ上ニ之ヲ行使スルノ權利ヲ有セサルヘカラス若シ行使スルコトヲ得ストセンカ他ノ債權者ハ甲者ナル賣主ノ損失ニテ不當ニ利益スルモノト云フヘキナリ斯ク形体ノ變化ニ因テ賣却物ノ價格ヲ減少シタル場合ニ於テ先取特權アリ賣却ノ後賣却物ニ變更ヲ受ケ從テ價額ヲ增シタル場合ニ於テモ亦然リトス甲者大理石ヲ乙者ニ賣却シ乙者之ヲ買ツテ以テ一ノ肖像ヲ彫刻シタリ甲者ハ肖像ヲ賣リタルモノニアラスシテ大理石ヲ賣リタルモノナレハ形狀ノ變化ニ因テ已ニ賣却物ナルモノハ存在セサルカ如シト雖トモ甲者ハ債務者ノ財產ニ一ケノ財產ヲ加ヘ且其財產ハ現存スルモノナリト云ハサルヘカラス何トナレハ甲者カ賣渡シタル大理石アルニアラサレハ肖像アルコトヲ得サレハナリ故ニ總債權者ハ其大理石ニ付キ利益ヲ受クルヲ以テ甲者ノ先取特權ノ原因ハ存在ス尤モ此場合ニ於テ甲者ハ肖像ノ原質タル大理石ノ價額ニアラサレハ先取特權ヲ行フコトヲ得ス蓋シ甲者カ共同ノ利益ニ供シタルハ大理石ノ價額ノミナレハナリ甲者其所有山林ノ立木ヲ乙者ニ賣却シ買主タル乙者ハ之ヲ伐採シ一部ハ只タ伐リ倒シタル儘ニ其場

所ニ置キ一部ハ既ニ之ヲ炭釜ニ入レ木炭ヲ製造シ未タ甲者ニ其ノ樹木ノ代價ヲ辨濟シ終ラサルニ當リ不幸ニシテ無資力ト爲リ破產處分ヲ受クルニ立至レリト假想センニ甲者ナル債權者ハ其立木ノ代價ヲ受クル債權ニ付テハ伐採シテ其場所ニ在ル樹木ノ上ニ先取特權ヲ有シ之ヲ賣却シテ以テ他ノ債權者ニ先チ辨濟ヲ受クルヲ得ルヤ勿論ナリ其既ニ製造シタル木炭ハ元ヨリ賣渡シタル樹木ヲ以テ製造シタルニ相違ナキモ形体ヲ變シ樹木ニアラスシテ木炭ナレハ先取特權ヲ之ニ及ホスコトヲ得ルヤ否ヤニ至テハ或ハ疑訝ヲ生スヘシ然レトモ上來述ヘタル如ク其賣渡シタル動產ノ形体ヲ變シタルモノナル以上ハ引渡シノ當時ト同一ノ形体ニ在ルト否トハ之ヲ問フヲ要セス其木炭カ乙者ナル債務者ノ資產中ニ存在シ他ノ債權者ニモ利益ヲ與フルハ畢竟甲者カ樹木ヲ賣渡シタルニ依ルモノナレハ他ノ債權者ハ甲者ニ對シ一步ヲ讓リ優先權ヲ以テ代價ヲ得セシムルハ當然ナリ

斯ク物件ノ形体ヲ變シタル場合ニモ先取特權ヲ及ホスモノトナスト雖モ賣主ノ先取特權ハ賣主ノ目的タリシ確定物ノ上ニ行フモノナレハ賣主ハ常ニ其ノ



賣渡シタル動產カ買主ノ財產中ニ存在スルコトヲ證明スルヲ要ス若シ賣渡シタル後形体ヲ變シ賣渡シタルモノハ何レ動產ナルカ識別スルコトヲ得サル時ハ即チ債權者ヨリ其動產タルコトヲ證明シ能ハサルニ於テハ先取特權ヲ行フコトヲ得サルナリ佛國ノ或ル學者ハ他人ノ動產ヲ以テ新タナル用方ノモノヲ製作シタル場合ノ區別（第二百四十六條舊財產取得法第五百七十條第二十條佛國民法第五百七十一條）ヲ適用スヘシト論シタルモノアリ蓋シ新法ニ因ルモノトスレハ工作ニ因テ生シタル價額カ材料ノ價額ニ超フルト否トニ因テ其ノ物ノ所有者ヲ分チ若シ原質即チ賣却動產ノ價額カ債務者ノ施シタル工作ニ因リテ生シタル價額ヨリモ超過スルカ若クハ均シキ時ニハ先取特權ヲ及ホサヽルノ區別ヲ適用スルト云フニ在テ舊法佛民法ト本法トハ其規定ノ異ナルニ依テ其適用ヲ異ニスヘキモ此ノ製作ノ區別ヲ適用スルノ主義ニ至テハ皆一ニ歸スヘシ然レトモ佛國ニ於テスラ此ノ說ハ異則ナル二個ノモノヲ混同シタル論ナリトシテ駁擊ヲ受クタリ凡ソ他人ノ動產ニ工作ヲ加エタルニヨリ所有權ヲ取得スル場合ハ物權ノ所有者ト加工者トノ間ニ何等權利義務ノ關係ナキ場合ヲ想像

シタルモノナルニ賣買ノ場合ニ於テハ賣主ハ契約ニ因テ債權ヲ得法律ニ基テ先取特權ヲ有スルモノニシテ二者全ク關係ヲ異ニスルモノナリ故ニ賣買ノ場合ニ在テ賣主ノ有スル代價ヲ得ルノ債權ハ其代價ヲ生シタル確定ノ動產ノ上ニノミ先取特權ノ擔保アルモノナレハ製作ノ場合ニ於ケル如ク目的物識別スヘカラサルトテ漫マヽニ他ノ事物ヲ引來リテ定ムルコトヲ得ス必スヤ破定動產タルコトヲ證明スルニアラサレハ先取特權ヲ及ホスコトヲ得サルナリ舊法（擔第百五十六條）ニハ動產物ノ賣主ハ代價辨濟ノ爲メ期限ヲ許與シタルト否トヲ問ハス先取特權ヲ有スルノ明文アリ本法ニ於テハ其明示ノ必要ナシトシテ之ヲ削除シタリ舊法ニ於テ此明文ヲ揭ケタルハ買主ニ於テ代價辨濟ノ期限ヲ許與セサルトキハ代價辨濟ノ爲メ賣却物ヲ留置スルヲ以テ玆ニ一ノ物上擔保アリ故ニ更ニ先取特權ヲ與フルノ必要ナシトスルノ恐アルヲ以テ此明文ヲ揭ケテ以テ先取特權ト留置權トハ異別ノ權利ナルヲ以テ之ヲ幷有スルモ妨ケナキコトヲ示シタリ然レトモ期限ヲ許與スルモ未タ期限ニ達セサルトキニ於テ債權者ハ先取特權ヲ行フコトヲ得ス又期限ナキトキハ直チニ代價辨濟ノ請求ヲ爲スノ



權利アルヲ以テ先取特權ヲ行フコトヲ得期限ノ有無ハ此差別アルマテニシテ債權ヲ保護スヘキ價値ノ如何ハ期限ヲ許與シタルト否トニ關係ナキヲ以テ此明示ヲ要セサルナリ玆ニ期限ノ有無ニ付テ一言センニ佛蘭西及ヒ白耳義法典ニ於テハ羅馬法ヨリ移シ來テ代價辨濟ノ許與ナキ場合ニ在テハ賣主ニ其賣却動產ヲ取戻スノ權利ヲ附與セリ此取戻權ハ賣主ノ權利ヲ保護スルノ點ニ於テハ實効アリト雖モ理論上幾多ノ議論ヲ生シ道理ニ適合セシムルニ苦マサルヲ得ス我舊法ニ於テモ此取戻權ヲ認可セス又新法ニ於テモ之ヲ採用セサルナリ

交換ノ場合ニ於テ甲乙ノ間其物件相均シキトキハ甲ノ受取ルヘキ動產カ猶乙ノ手ニ在リテ乙者無資力トナルト雖モ其動產ハ甲者ノ所有ナルヲ以テ之ヲ取去ルノミニシテ先取特權ヲ以テ擔保ヲ受クルノ必要ナシ然レトモ甲乙ノ間物件相等カラサルヲ以テ其平均ヲ得ルカ爲メ甲ヨリ乙ニ補足額ヲ拂フヘキコトヲ約スルコトアリ此場合ニ於テ其補足額ハ即チ甲ノ受取リタル動產ノ一部ノ對價ナレハ其補足額ヲ以テ買取リタルト同一ニメ賣買ノ代價ト異ナルコトナク畢竟乙カ其ノ補足額ニ相當スル物件ヲ甲ノ資產中ニ加ヘ總債權者ノ利益タラ

シムルモノナレハ乙者カ補足額ヲ請求スルノ債權ハ甲者カ受取リタル動產ノ上ニ先取特權ヲ以テ擔保セラルヘシ舊法（第百五十六條第二項）ニハ補足額ヲ以テスル交換アリテ其補足額カ讓渡シタル物ノ價格ノ半ヲ超フルトキハ其補足額ノ爲メ交換物ニ付キ先取特權アリトノ正條アリ新法ニ於テハ此ノ條文ヲ削除セリ然レトモ補足額ニ付キ先取特權ナシトスルニアラス此先取特權ハ實質上ニ於テハ之ヲ附與スルト雖モ第五百八十五條第二項ニ交換ニ付キ當事者ノ一方カ他ノ權利ト共ニ金錢ノ所有權ヲ移轉スルコトヲ約シタルトキハ其ノ金錢ニ付テハ賣買ノ代金ニ關スル規定ヲ準用スルモノトストアリテ當然補足額ニ付テハ先取特權アルヲ以テ之ヲ削除シタルモノナリ然レトモ舊法ト全ク同一ナリトスルヲ得ス舊法ニ於テハ補足額カ讓渡シタル物ノ價額ノ半ヲ超フルトキニ先取特權アリトス蓋シ一方ノ其交換ト稱スル行爲ノ目的ハ過半金錢ヲ交授スルノ形狀ニ在ルヲ以テ賣買ト同一視スルモノニ外ナラス然レトモ新法ニ於テハ交換ハ金錢ノ所有權ニアラサル財產權ヲ相互ニ移轉スルヲ本則ト爲シ苟モ其財產權ト共ニ移轉シタル金錢ニ付テハ賣買ノ代價ト同一視スルカ故ニ補足額カ讓渡シタル物ノ價額ノ半ヲ超フルト否トヲ比較シ賣買トスルト否トヲ分ツ理由ナシ

又舊法（第百五十七條）ニハ賣却動產カ用方ニ因リ又ハ不動產ニ合体スルニ因リ不動產ト爲リタルトキ先取特權ヲ其動產ニ及ホス場合ト否ラサル場合トヲ規定セリ蓋シ用方ニヨレル不動產ヲ認許セサルヲ以テ新法ニ於テハ此ノ條文ヲ削除セリ然レトモ賣却物ヲ以テ不動產ニ合体シタル場合ニ於テハ之ヲ不動產ナリトセサルコトハ新法ノ主旨ナリト雖モ其動產ヲ賣渡シタル者ノ先取特權ヲ合体セラレタル動產ニ及ホスコトヲ得ルヤ否ヤノ問題ハ新法ニ於テモ生スヘシ舊法ニ於テハ合体ノ場合ニ於テ不動產ヲ毀損セスシテ動產ヲ分離スルコトヲ得ル場合ニハ先取特權ヲ及ホスモノトセリ然レトモ新法第八十七條ニヨレハ同一ノ所有者カ甲物ヲ以テ乙物ノ常用ニ供スル爲メ之ヲ乙物ニ付屬セシメタルトキハ其甲物ハ之ヲ乙物ノ從物ト爲シ而シテ從物ハ主物ノ處分ニ從フモノトス今甲者カ乙者ヨリ動產ヲ買ヒ自己ノ不動產ニ常用ノ目的ヲ以テ付屬セシメタルトキハ二物共ニ甲者ノ所有ナルヲ以テ乙者ヨリ買受ケタル動產ハ即チ甲

者ノ所有タリシ不動産ノ處分ニ從ハサルヘカラス然ラハ若シ其不動産カ他ニ抵當ト爲シアル場合ノ如キハ動產ハ不動產ト共ニ抵當ト爲リ一ニ抵當債權者ノ權利ヲ受クヘク賣主ノ先取特權ヲ及ホスコトヲ得サルナリ從タル動產ハ獨リ所有權ヲ移轉スル場合ノミナラス總テ不動產ノ運命ヲ受ケ殆ント合シテ不動產ト爲リタルモノト同一ノ形狀ニ在リ而シテ舊法ニ比較スレハ此點ニ於テハ新法ハ先取特權ノ範圍ヲ制限シタルモノニシテ舊法ニ於テハ不動法ヲ毀損セスシテ動產ヲ分離スルヲ得ルトキハ先取特權ヲ及ホスコトヲ得サルコトヽナレリ

テハ全ク先取特權ヲ及ホスコトヲ得サルコトヽナレリ

動產ノ賣主ハ三個ノ權利ヲ有シテ以テ自己ノ位置ヲ鞏固ニスルモノナリ其一ハ則チ先取特權是ナリ其他ノ二個ハ留置權及ヒ解除權是ナリ而シテ此三個ノ權利ハ同時ニ成立スルト雖モ必スシモ同時ニ執行スルコトヲ得ヘキモノニアラス賣主期限ヲ定メスシテ賣渡シタルヲ以テ賣却動產ヲ留置シタルトキ（第二百九十五條）ト雖モ其后物權ヲ公賣ニ付セシメ先取特權ヲ以テ其公賣代價ニテ辨濟ヲ爲サシムルコトヲ得然レ𪜈此場合ニ於テハ賣買ノ解除ヲ行フノ權ヲ失フヘシ



若シ留置權ヲ行ハサルトキハ之ヲ失フト雖モ尙先取特權ト解除權トヲ有シ其一ケヲ選擇シテ之ヲ行フコトヲ得ヘシ

此先取特權ニ依テ物件ヲ差押ヘ賣却セシメタルトキハ解除權ヲ行フヲ得ス之ニ反シ解除權ヲ行フタルトキハ賣却不動產ハ自己ノ財產中ニ復歸スルヲ以テ先取特權アルコトナシ何人ト雖モ自己所有ノ財產ノ上ニ先取特權ヲ有スルノ理由アルコトナシ此故ニ舊法（第百五十八條）ニハ賣主ノ先取特權ハ留置及ヒ解除ノ權利ヲ妨ケサルノ正條ヲ揭ケタルモ新法ニ於テハ之ヲ削除セリ蓋シ三ケノ權利ハ別個ニ之ヲ行フニ於テ妨ケナキコトハ敢テ法文ヲ揭クルヲ要セサルヲ以テナリ

## 第七　種苗、肥料供給ノ先取特權

第三百二十三條　種苗、肥料供給ノ先取特權ハ種苗又ハ肥料ノ代價及ヒ其利息ニ付キ其種苗又ハ肥料ヲ用井タル後一年內ニ之ヲ用井タル土地ヨリ生シタル果實ノ上ニ存在ス

前項ノ先取特權ハ蠶種又ハ蠶ノ飼養ニ供シタル桑葉ノ供給ニ付テ其蠶種又ハ桑葉ヨリ生シタル物ノ上ニモ亦存在ス

本條ハ種苗、肥料蠶種又ハ蠶種ノ飼養ニ供シタル桑葉ヲ供給シタル者ニ其ノ代價及ヒ利益ニ付キ其供給物ヨリ生シタル果實ノ上ニ先取特權ヲ付與シタルモノナリ凡ソ耕作ニ付テハ種苗、肥料等果實ヲ生セシムヘキ原料ハ尤モ緊要ノモノニシテ此等ノ供給アルヲ以テ耕作ニ應分ノ收獲アラシムルモノナリ故ニ其ノ供給者ハ債務ノ資產中ニ果實ヲ生セシメ從テ總債權者ニ利益ヲ與エタルモノナレハ其供給ヨリ生シタル債權ノ辨濟ハ他ノ債權ノ辨濟ト同一ナルヲ得ス一種ノ特權ヲ以テ他ノ債權ニ先チ辨濟ヲ得セシムルノ價値アリ故ニ法律ハ其供給者ニ與フルニ先取特權ヲ以テシタリ

本項ノ先取特權ヲ以テ擔保スル債權ハ左ノ如シ

第一　種苗供給ノ代價及ヒ其利息ヲ受クヘキ債權

舊法第百五十三條ハ肥料ノ外種子ノ供給ニ限リテ先取特權ヲ付與シタリト雖モ耕作者ハ種子ノ供給ヲ他ニ仰クニ限ラス桑苗、杉苗等ノ如ク他ヨリ苗ヲ供給シ農產物ノ植付ヲ爲スコト少カラス而シテ其耕作ニ付テ必要且利益ヲ與フルモノ異ナルコトナキヲ以テ新法ニ於テハ特權ノ區域ヲ擴張シテ種子ノ外ニ苗ヲ加ヘタリ然レトモ種子ハ植物ニ限ルヲ以テ之ヲ類推シテ以テ魚類等ニ及ホスコトヲ得ス例エハ養魚池ノ所有者ニ他ヨリ魚卵ヲ供給シタルモノアリト雖モ其供給ノ植物ノ種子ノ供給ニ類似スト雖モ法律ハ其供給ニマテ先取特權ヲ及ホスノ意ニアラサルナリ

第二　肥料供給ノ代價及ヒ其利息ヲ受クヘキ債權

第三　蠶種又ハ蠶ノ飼養ニ供シタル桑葉供給ノ代價及ヒ其利息ヲ受クヘキ債權

以上ノ供給ハ土地ノ所有者ニ之ヲ爲シタル場合ニ止マルニ非ラス現ニ土地ヲ耕作シ又ハ養蠶ヲ爲スモノニ對シテ供給ヲ爲シタルトキハ先取特權アリトス故ニ賃借人占有者又ハ地上權者ト雖モ其供給ヲ受ケ果實ヲ收得スルモノニ對シテハ均シク供給者ハ此先取特權ヲ以テ債權ノ辨濟ヲ受クルコトヲ得ルモノナリ

本項ノ先取特權ハ如何ナル物ノ上ニ存在スル歟第三百二十三條ハ種苗又ハ肥料ニ付テハ其之ヲ用井タル後一年內ニ之ヲ用井タル土地ヨリ生シタル果實ノ

上ニ存在スルモノトセリ故ニ其種苗ヲ植栽シ肥料ヲ施シタル土地ノ果實ニ付テハ收獲期ノ如何ヲ問ハスシテ先取特權ヲ付與スルニアラス法律ハ適當ノ定限ヲ置キ以テ其植栽ヲ爲シ又ハ肥料ヲ用ヰタルトキヨリ起算シ一年內ノ果實ニ付テ先取特權存在スルモノトセリ舊法（擔第百五十三條）ニハ種子及ヒ肥料ヲ用ヰタル年ノ果實ニ付キ先取特權ヲ有ストアルヲ以テ原料ヲ下セシ歷年ニ限ル又ハ之ヲ下セシヰヨリ十二ケ月內ノ果實ニ及フモノナルカノ疑アルカ如シ例エハ明治二十四年九月ニ原料ヲ下シタルヰハ二十九年內ノ果實ニ限ルカ若クハ明治三十年二月中ノ果實マテニ及フカノ疑アルカ如シト雖モ果實ニハ自ラ收獲期ノアルモノナレハ決シテ其ノ用ヰタル歷年即チ二十九年中ニ限ルニアラスシテ十二ケ月間ノ果實ナルコトハ十分ニ解釋シ得ヘキモ新法ニハ尙其疑ヲ避ケンカ爲メ種苗及ヒ肥料ヲ用ヰタル後一ケ年內ニ生シタル果實ノ上ニ存在スト改メタリ斯ク一ケ年內ノ果實ハ多ク其用ヰタル原料ヨリ生シタル果實ナルヲ以テ先取特權ヲ及ホスハ穩當ナルカ如シ然レトモ一方ニ付テハ特權ヲ超過シ又一方ニ付テハ特權ノ不充分ヲ感スルコトナキニアラス何トナレハ水利ノ完



備セル上田ニ在テハ一年ニ二度ノ取穫ヲ爲スヲ以テ常トス例エハ冬期ニ麥ヲ蒔キ初夏ニ之ヲ取穫シ以テ之ニ稻ヲ植付ケ秋期ニ至テ之ヲ取穫ス麥作ニ對スル肥料ト米作ニ對スル肥料トハ全ク異ナルモノニシテ麥作ノ肥料ノ供給者カ其肥料ニ關係ナキ米穀ノ上ニ先取特權ヲ有スルニ至ル法律ニハ肥料ヲ用ヰタル土地ヨリ生シタル果實ノ上ニ存在ストアルヲ以テ本例ノ麥作ト米作トヲ區別スルヲ得ス米穀ト雖モ肥料ヲ用ヰタル後一年內ニ其肥料ヲ施シタル土地ヨリ生シタル果實ニ外ナラス是レ特權ノ區域廣キニ過クルノ感アル所以ナリ又或ル種類ノ植物ニハ原料ヲ下セシトキヨリ一年內ニ果實ヲ生セサルモノナシトセス是等ノモノニ付テハ先取特權ノ效用ヲ見サルモ亦已ムヲ得サルノコトニ屬シ若シ其效用アラシムル爲メ此期間ヲ延長スルトキハ債權者ノ保護ニ偏スルノ嫌ナキ能ハス而シテ此特權ヲシテ實效アラシムヘキ期間ヲ法律ニ一定セント欲スルハ到底爲シ得ヘカラサルコトナリ

蠶種及桑葉ニ付テハ其ノ蠶種又ハ桑葉ヨリ生シタル物ノ上ニ先取特權アリトス而シテ其ノ特權ノ區域ハ前項ノ種苗、肥料ニ於ケル如ク之ヲ用ヒサル後一年

內ニ生シタル物ニハ凡テ此先取特權ヲ及ホストスルニアラス其產出物ヲ生シタル蠶種又ハ桑葉ヲ區別スルコト容易ナルヲ以テ先取特權ヲ及ホスモノハ供給シタル蠶種又ハ桑葉ヨリ生シタル物ニ限ルトス蠶種ニハ一年ニ二度發生シテ繭ヲ爲スモノアリ第一回ノ使用ニ際シ桑葉ヲ供シタル者カ第二回ノ飼用ニ付テハ毫モ桑葉ヲ供シタルコトナキ場合ニ於テ若シ一年內ノ產出物ニ先取特權ヲ及ホスモノトセハ第二回ノ成繭ニハ先取特權アリト爲サヽルヘカラス然レ𪜈其第二回ノ成繭ハ供給シタル桑葉ト毫モ關係ナキヲ以テ先取特權ヲ受クルコトナシ又第二回ノ飼養ニ桑葉ヲ供給シタル者ハ第一回ノ成繭ニ先取特權ヲ及ホスコトナシ

法律ハ先取特權ノ目的物ハ蠶種又ハ桑葉ヨリ生シタル物ナリト云フテ其義廣キヲ以テ繭及ヒ製系ニマテ及フコト勿論ナリ養蠶ハ獨リ製絲ニ止マラスシテ種紙ヲ製シ其蠶種モ亦價ヲ有スルモノナリ今供給シタル蠶種又ハ飼養ヨリ生シタル蠶種ハ則チ其供給ニ由テ生シタル果實ト云フヲ得ヘキヲ以テ之ニ先取特權ヲ及ホスコトヲ得ヘシ然レ𪜈其二回目ノ蠶種ヨリ發生シタル蠶ニヨリテ



生シタル繭及ヒ製絲ハ供給ヨリ直接ニ生シタルモノニアラサルヲ以テ先取特權ノ目的物トナラス第二期ノ供給者アレハ其供給者ノ先取特權ヲ受クルモノトナルヘシ

蠶種又ハ桑葉ノ全部ヲ他ヨリ供給シタル場合ニ於テハ其產出物ノ全部ニ付テ先取特權ヲ受クルコト勿論ナリト雖𪜈養蠶家ニ在テハ一部ハ自己所有ノ蠶種又ハ桑葉ヲ用ヒ一部ハ他ヨリ供給ヲ仰クコト少シトセス此ノ場合ニ於テ供給ヲ要セスシテ生シタル物ト供給アリテ生シタル物トヲ區別シテ其供給ヨリ生シタル物ニノミ先取特權アリトセハ其判別ハ極メテ錯雜ニシテ殆ト爲シ得ヘカラサルノコトタリ今法文ヲ見ルニ先取特權ハ蠶種又ハ蠶ノ飼養ニ供シタル桑葉ノ供給ニ付キ蠶種又ハ桑葉ヨリ生シタル物ノ上ニ存在スト雖ヲ以テ一見スレハ供給シタル蠶種又ハ桑葉ヨリ生シタル物ノミニ先取特權アルヲ以テ煩雜ナル判別ヲ爲シテ以テ先取特權ノ及フモノト否ラサルモノトヲ分ツヘキカ如シト雖𪜈苟モ蠶ノ飼養ノ爲メ蠶種又ハ桑葉ノ供給ヲ要シタルトキハ假令其內ノ幾部ハ供給以外ノモノナリト雖𪜈產出物ノ點ヨリ見レハ則チ其產出物

ヲ債務者ノ資産中ニ生セシメタルハ此ノ供給者ノ供給ヲ爲シタルニ因ルモノナレハ敢テ之ヲ區別スルノ必要ナキコトハ宛モ種苗肥料ノ一部カ債務者ノ所有者ニシテ供給以外タルトキト雖モ其土地ヨリ生シタル果實ノ上ニ先取特權ヲ及ホスト同一ナリトス

種苗肥料蠶種桑葉ノ先取特權ヲ及ホスニハ其ノ土地ヨリ生シタル果實及ヒ蠶種又ハ桑葉ヨリ生シタル物カ猶債務者ノ所有ニシテ且占有シアルコトヲ要ス其既ニ債務者ノ所有ヲ脫シ他人ノ資産中ニ入リタルトキハ動産賣買ノ先取特權ノ場合ニ於テ述ヘタル如ク何等債權者ニ共同利益ヲ與ヘサルヲ以テ先取特權ノ目的物タルコトヲ得ス又土地ヨリ生シタル果實ニ付テハ必スシモ其土地ニ在ルヲ要セス第三百十三條ニ於テ土地賃貸ノ先取特權ヲ賃借人ノ占有ニアル果實ノ上ニ存在シ其果實ハ賃借人ノ所有タルヿヲ要シ必スシモ其土地ニ付着保存スルヲ要セサルト同一ナリ

## 第八　農工業勞役ノ先取特權

第三百二十四條　農工業勞役ノ先取特權ハ農業ノ勞役者ニ付テハ最後ノ一年間工業ノ勞役者ニ付テハ最後ノ三个月間ノ賃金ニ付キ其勞役ニ因リテ生シタル果實又ハ製作物ノ上ニ存在ス

本條ハ農業工業ノ勞役者カ賃金ヲ受クヘキ債權ニ先取特權ヲ附與シタルモノナリ債務者農業又ハ工業ヲ營ムモノナルトキハ其債權者ノ爲メニ農工業ノ勞役ヲ取リタル者ハ果實又ハ製作物ヲ其債務者ノ資産中ニ生セシメ而シテ其果實又ハ製作物ハ總債權者ニ共同ノ利益ヲ與ヘルモノナレハ若シ債權者無資力トナリ右勞役者ニ對シ賃金ノ未タ辨濟セサルモノアレハ先ツ果實又ハ製作物ニ付キ辨濟ヲ受クシムヘシ然ラサレハ他ノ債權者ハ勞役者ノ損失ヲ以テ不當ニ利得スルモノナリ是レ勞役者ノ賃金ニ先取特權ヲ附與シタル所以ナリ

本項ノ先取特權ハ農業勞役者及ヒ工業勞役者ノ賃金ヲ擔保ス既ニ第三百九條ニ於テ雇人給料ノ先取特權ハ農業勞役者ハ雇人以外ノモノナルコトヲ見タリ本項ノ勞役者ハ雇人ノ外云云トアリシモ本項ノ勞役者ニハ雇人トハ專ラ雇主ノ身之ヲ包含セサルコト自カラ明カナルヲ以テ刪除シタリ雇人トハ雇主ノ身邊ノ便利ニ使役セラルヽモノニシテ通常ノ僕婢共是レナリ本項ノ勞役者ハ農

家又ハ工場ニ雇ハレ專ラ農業工業ニ從事スルモノヲ云フ現今農家ニ於テ見ル如ク農隙ニ在リテハ通常僕婢ノ如ク雇人ノ身邊ニ使役セラレ農繁ノ時期ニ至レハ耕耘收穫ニノミ從事スル者ニ在リテハ之ヲ本項ノ農業勞役者ナリトスルヲ得ス故ニ第三百九條ノ雇人給料ノ先取特權ヲ有スルモ農業勞働ノ先取特權ヲ以テ給料ヲ受クルヲ得ス舊法第百五十四條ニテハ此勞役者ニ付テモ給料ノ文字ヲ用ヒタルモ給料ハ雇人ニ對スル報酬ヲ意味シ彼是混淆ノ恐アルヲ以テ本法ニテハ之ヲ賃金ト改メタリ賃金ト云フトキハ特定ノ事業ニ付使役スル者ト役使セラルヽ者ノ間ニ於テ其事業ニ付契約シタル報酬ノ意味アリテ雇人ノ如キ特定ノ事業ニ付契約シタル報酬ノ意味アリテ雇人ノ如キ特此先取特權ヲ受クルニハ債權者ハ勞役者ノ資格ヲ以テ債權ヲ有セサルヘカラス勞役者必シモ貧ナラス或ハ雇主ハ勞役者ニ對シテ普通ノ債務ヲ負フコトアルヘシ此場合ニ於テハ勞役者ハ普通債權者ニシテ先取特權ヲ受クルノ限ニ在ラス蓋シ先取特權ハ勞役者ノ賃金ヲ保護セント欲スルニ在リテ勞役者其人ヲ保護スルニ非サレハナリ



農工業勞役ノ先取特權ハ其勞役ニ因リテ生シタル果實又ハ製作物ノ上ニ存在ス蓋シ勞役者カ債權者ノ資產中ニ加入セシメタルハ其勞役ニ因リテ生シタルモノノミナレハナリ然ルニ法律ハ農業勞役者ニ付テハ最後ノ一年間ノ賃金又工業勞役者ニ付テハ最後ノ三个月間ノ賃金ニ付キ先取特權アリト制限シタルヲ以テ正確ニ勞役ニ因リ生シタルモノニ限ルヲ得ス例ヘハ四个月以來農業ニ勞役シ雇主無資力トナリタリトセンニ法律最後ノ一年間ノ賃金ト限定セシハ最長期ヲ定メタルモノナレハ四个月間勞役シ其賃金ヲ受クヘキモノニ先取特權アルコト勿論ナリ此場合ニ於テ果實ハ幾分カ右勞役者ノ就役セサル前ニ勞役シタル者ノ力ニ因リテ生シ其實右勞役者ノ勞働ハ果實ノ十分ノ五ヲ生セシメタルニ過キサルモ其果實ノ全部ニ先取特權ヲ有セシム假令斯ノ如キ場合ニ於テ正確ニ勞役者ノ力ニ依リテ生シタルモノト否ラサルモノトヲ區別センコトスルモ到底之ヲ爲スコト能ハサルヘシ故ニ果實全部ハ勞役者ノ勞役ヨリ生シタルモノト見做シ全部ニ先取特權ヲ附與ス

工業ノ勞役者其從事シタル工業ノ未タ成就セサル前ニ於テ死亡等ニ依テ勞役

ヲ止息シタルトキト雖ニ其製作物全部ノ上ニ先取特權ヲ有ス例ヘハ巨大ナル一物件ノ製造ニ着手シ其勞役者ノ一人二年目ニ死亡シ五年目ニ竣工シタルトキ其相續人ハ製作物全部ノ上ニ先取特權ヲ有シ此勞役者カ現ニ勞役シタル時ニ於ケル製造物ノ價格ヲ評定シテ其價格ノミニ先取特權アリトスルニ非ス又タ同種類ノ製作物ヲ製造スル工場ノ勞役者ハ實際其工場ノ製作物ニハ盡ク勞役ヲ爲シタルモノニ非サルヘシ然ニ其工場ニテ製作シタル物ニハ總テ先取特權ヲ及スコトヲ得蓋シ勞役者ハ工場ノ爲メニ勞役シ製作物ハ即チ其工場ヨリ産出シタルモノナレハナリ

然ニ農工業勞役者ノ先取特權ヲ行フニハ果實若クハ製作物カ尙ホ農工業者即チ負債者ノ占有ニ在ルヲ要ス若シ農工業者已ニ果實又ハ製作物ヲ他人ニ賣渡シ其占有ヲ離脫シタルトキニ在リテハ他ノ債權者モ之ヲ利得スルコトヲ得サルヲ以テ勞役者ニ先取特權ナル保護ヲ附與スルノ原因ハ存在スルコトヲ得ヘカラス

## 第二款　不動產ノ先取特權



前款ニ於テ見タル如ク動產ヲ以テ債務者ノ財產ヲ增加シ若クハ債務者ノ動產ヲ保存シテ以テ總債權者ニ利益ヲ與ヘタル行爲ヨリ生シタル債權ニハ其動產ノ上ニ先取特權ヲ附與ス然ラハ債務者ノ不動產ヲ維持シ又ハ之ヲ債務者ノ資產ニ加入シタル行爲ヨリ生シタル債權ニモ亦タ均シク先取特權ヲ附與セサルヘカラス是レ本款ニテ特定不動產ノ上ニ先取特權ヲ附與シタル所以ナリ

第三百廿五條　左ニ揭ケタル原因ヨリ生シタル債權ヲ有スル者ハ債務者ノ特定不動產ノ上ニ先取特權ヲ有ス

一　不動產ノ保存
二　不動產ノ工事
三　不動產ノ賣買

本條ハ不動產ノ先取特權ヲ享クヘキ債權ノ原因ヲ揭擧シ其特權ヲ受クヘキ物件ハ特定ノ不動產ナルコトヲ示セリ本款ノ先取特權ハ債務者ノ不動產全部ニ及ホスモノニ非ス債權ヲ生シタル原因ヲ發生セシ不動產ノミニ及ホスナリ

本條ニ揭ケル所ノ債權ノ原因ハ三種トス而シテ之ヲ舊民法ニ比照スレハ變更

ノ點擧シトセス玆ニ其刪除添加シタルモノヲ擧クレハ左ノ如シ

本法ハ不動產保存ノ一原因ヲ加ヘタリ舊法典ニ於テハ不動產保存ノ先取特權ヲ認メスト雖モ本法ニ於テハ既ニ動產ニ付保存者ノ先取特權ヲ認メタル以上ハ不動產保存ニ基ク債權モ亦タ特別ノ保護ヲ與フヘキノ價值アリト云フ『權衡』

本法ハ交換其他有償ノ行爲ニ因リ其無償ナルモ負擔ヲ帶フル行爲ニ因リテ不動產ヲ讓渡シタル者ノ先取特權（擔保第百六十五條第一號）ヲ限定上ヨリシテ之ヲ新設シタルモノナリ（擔保第百六十五條）ヲ刪除シタリ是レ先取特權ヲ限定シ其範圍ヲ明確ナラシムルノ主旨ニ出テタルニ外ナラス舊法ニ在リテハ其範圍頗ル廣汎ニ過キ債權者ノ保護ニ偏スルノ嫌ナキニアラス故ニ他國ノ例ニ倣ヒ第一ニ不動產賣渡ノ代價ヲ得ル債權ニ限リ先取特權ヲ附與スルモノトセリ然ルニ交換ニ至リテハ賣買ト同性質ニシテ余輩ノ動產賣買ノ先取特權ニ付テ見タル如ク其代價及ヒ利息ニ付賣買ト同一ノ規則ヲ準用セラルヽモノナルヲ以テ不動產交換ノ補足額ニ付テハ特ニ明記ヲ要セサルヲ以テ之ヲ明記セサルマテニシテ先取特權ヲ依然附與セラルヽモノナリ



本法ハ共同分割者ノ先取特權（擔保第百六十五條第四號）ヲ刪除セリ是亦タ先取特權ヲ減縮スルノ主旨ニ出テタルモノトス然ルニ分割者ニハ特別ノ擔保ナカラサルヘカラス法律モ亦タ全然之ヲ附與セサルニ非ス即チ共有者ニハ左ノ如ク既ニ十分ナル保護ヲ與ヘタリ

〔第二百五十九條　共有者ノ一人カ他ノ共有者ニ對シテ共有ニ關スル債權ヲ有スルトキハ分割ニ際シ債務者ニ歸スヘキ共有物ノ部分ヲ以テ其辨濟ヲ爲サシムルコトヲ得

債權者ハ右ノ辨濟ヲ受クル爲メ債權者ニ歸スヘキ共有物ノ部分ヲ賣却スル必要アルトキハ其賣却ヲ請求スルコトヲ得〕

右ノ條項ニ依レハ共有者其共有物ニ關シ他ノ共有者ニ對シ債權ヲ有スルトキハ其債務者ニ歸スヘキ共有物ヲ以テ辨濟ノ擔保トナスモノトス而シテ其共有ニ關スル債權ニハ共有者カ共有物ヲ分割スルニ當リ平均ヲ得ル爲メ共有者ノ一人カ他ノ一人ニ對シテ有スル債權ヲモ包含スルモノナレハ或ハ舊法擔第百七十條以下ニ列擧シタル債權ヲ盡ク包含セス保護ノ程度ニ厚薄ノ差ナキニアラ

ラサルモ既ニ此特別保護アルヲ以テ分割者間ニ於テ平均ヲ保ツヲ得ヘク若シ此保護ノ上ニ舊法ノ如ク分割者ノ先取特權ヲ與フルトキハ或ハ第二百五十九條ハ徒法トナリ或ハ二重ノ保護ヲ受クルノ結果ヲ生スルノ恐アルヲ以テ本法ハ分割者ノ先取特權ハ全ク之ヲ認許セサリシナリ

本法ハ先取特權ヲ生セシムル行爲ノ當時賣渡人及ヒ工事請負人ニ支拂ヒタル金錢ノ貸主ノ先取特權（擔第百六十五條第四號）ヲ刪除シタリ舊法ニ於テハ此先取特權ヲ認許スト雖モ買主ノ爲メ金錢ヲ拂ヒタル者カ買主ニ對スル債權又ハ所有者ノ爲メ工事請負人ニ金錢ヲ拂ヒタル者カ所有者ニ對シ有スル債權ノ如キハ其債權ノ原因ハ不動產トハ間接ノ關係ヲ有スルニ過キサルヲ以テ之ヲ認許スルトキハ特權附與ノ範圍廣キニ失スルノ恐アリ故ニ新法ニ於テハ減縮ノ主旨ニ基キ之ヲ刪除シタルモノニシテ動產ノ先取特權ニ付舊法ニ認許シタル公吏ノ保證金貸主ノ先取特權ヲ認許セサルト同一ノ理由ニ出テタルモノナリ

斯ノ如ク本法ハ不動產ノ先取特權ヲ三種ニ減少シタルヲ以テ舊法ニ規定セル交換其他ノ讓渡ノ場合ニ於ケル先取特權共同分割者ノ先取特權及ヒ金錢貸主ノ先取特權ニ關係スル條項ヲ刪除シタリ從テ以下ニ於テ講究スヘキ事項モ亦タ舊法ニ於ケルカ如ク錯雜繁多ナラス

## 第一　不動產ノ保存ノ先取特權

### 第三百二十六條　不動產保存ノ先取特權ハ不動產ノ保存費ニ付キ其不動產ノ上ニ存在ス』

第三百二十一條第二項ノ規定ハ前項ノ場合ニ之ヲ準用ス

本條ハ不動產ヲ保存シタル者カ其保存費ノ辨償ヲ受クヘキ債權ニ附與シタル先取特權ノ原因及ヒ範圍ヲ指定シタルモノナリ債務者ノ不動產ヲ保存シタル者ハ債務者ノ資產ヲ維持シ其資產ノ有スヘキ相當ノ價格ヲ存セシメタルモノナレハ債權者一同ニ利益ヲ與ヘルコト勿論ナレハ若シ其保存ノ爲メ費用ヲ支出シタリトセハ其辨償ハ他ノ債權者ニ先テ之ヲ受クルニアラサレハ他ノ債權者ハ不當ニ利得スルモノト云ハサルヲ得ス是レ不動產保存ノ先取特權ヲ認許シタル所以ニシテ動產保存ノ先取特權ヲ認許シタルト全ク同一ノ理由ニ出テタルモノナリ故ニ動產ノ先取特權ニ付テ說述シタル事項ハ概ネ本項ノ先取特權ニ適用スルコトヲ得ヘシ

動產ノ保存ニ於ケルト一般不動產ニ修繕ヲ施シタル費用ハ不動產保存ノ費用ナリ故ニ此費用ノ辨償ヲ受クヘキ債權ハ不動產上ノ先取特權ヲ以テ擔保セラルヽ然ルニ其適用上ニ於テ最モ困難ナルハ工事ノ先取特權ト何レノ點ニ於テ區別ヲ爲スヤニアリ家屋ノ修繕ヲ爲シ又ハ堤防ヲ築キテ惡水ヲ防止シ又ハ溝渠ヲ堀テ惡水ヲ排除スルカ如キハ其所爲一面ヨリ見ルトキハ不動產保存ノ所爲ニシテ此先取特權ヲ受クヘク又他ノ一面ヨリ見ルトキハ不動產上ノ工事ニシテ第三百二十七條ニ於テ見ル如ク不動產工事ノ先取特權ヲ受クヘキモノタリ不動產保存ノ先取特權ヲ受クルヲ以テ強テ區別スルノ必要ナキカ如シト雖モ不動產工事ノ先取特權ト不動產保存ノ先取特權トハ其特權ノ區域モ自ラ異ナルヲ以テ



實際ニ於テハ何レカニ其一ヲ附與セサルヘカラス然レモ此問題ヲ決スルニハ先ツ不動產工事ノ先取特權トハ如何ナルモノナルカヲ了知セサルヘカラサルヲ以テ不動產工事ノ處ニ至テ之ヲ說明セントス

保存ニ因テ其不動產ニ增價ヲ生シタルトキハ其增價モ亦不動產ノ一部ナレハ此先取特權ヲ受クヘシ又此不動產ノ上ニ先取特權ヲ有スルハ動產ニ於ケル如ク必スシモ債務者ノ占有中ニ在ルヲ要セス後ニ見ル如ク其先取特權ヲ登記スルニ於テハ何人ニ對シテモ之ヲ保有スルコトヲ得ヘシ

動產保存ノ先取特權ニ付テ第三百二十一條第二項ハ動產ニ關スル權利ヲ保存追認又ハ實行セシムル爲メニ要シタル費用ニ付テモ其動產上ニ先取特權アリトセリ本條第二項ハ不動產保存ノ先取特權ニモ亦タ之ヲ準用スト雖モ既ニ不動產保存ノ先取特權ヲ認ムル以上ハ動產ニ於ケルト同一ニ是等權利ノ保存ニ付テモ特權ヲ附與スルハ當然ナリ例ヘハ債務者他ヨリ地所ヲ買入レ未タ登記ヲ爲サス若シ其買主之ヲ善意ナル他ノ人ニ賣渡スニ至ラハ此地所ハ債務者ノ有ニア

ラス依テ債權者ノ一人ハ債務者ノ名義ニ右地所ノ登記ヲ爲シタルトキハ登記ハ權利保存ノ行爲ナルヲ以テ其登記ノ爲メ債權者カ支拂ヒタル登記料其他ノ費用ハ不動產ノ實体ヲ保存スル爲メニ費シタルモノニアラサルモ不動產上ノ所有權ヲ保存スル爲メニ出シタルモノナルヲ以テ其費用ノ辨濟ハ先取特權ヲ以テ之ヲ受クルコトヲ得ヘシ

若シ債務者他人ニ金錢ヲ貸與シ地所ヲ抵當トナシタルモ未タ登記ヲ爲サス依テ債權者ノ一人ハ債務者ノ名義ニ抵當ノ登記ヲ爲シ登記料ヲ支出シタルトキハ債務者ノ有スル不動產上ノ權利ヲ保存スル爲メ費用ヲ出シタルモノナリ此場合ニ於テ其債權者ハ先取特權ヲ有スルトセハ抵當不動產ノ上ニ此權ヲ有スルヲ得ス何トナレハ其不動產ハ債務者ノ所有ニ非スシテ債務者ニ對シ債務者タル他人ノ所有ナレハナリ此不動產ニシテ抵當ノ外ニ先取特權ヲ負擔スル理アルヘカラス然ラハ先取特權ハ抵當權ナル物權ノ上ニ存在スルモノトスヘキヤ法律ハ動產タルト不動產タルトヲ論セス先取特權ヲ受クルモノハ有体物ニ限ルモノトスレハ抵當權ハ先取特權ヲ受クルコトナシ好シ抵當權ニ之ヲ受



ケ先取特權ハ此物權ノ上ニ存在スルトスルモ亦タ何ノ效用カアル債務者ノ有スル債權ヲ實行スルニ當リ其債務者カ抵當物ノ價格ヨリ受クヘキ金額ニ付テ優先ニ保存費ヲ受クルモノトセハ是レ名ハ或ハ抵當ノ上ニ存スル先取特權ノ實行ナリトスルモ其實ハ債務者ノ有スル債權ノ上ニ先取特權ヲ行フモノナリ抵當ハ債權ニ附隨スルモノニシテ獨立スルモノニアラサルヲ以テ其抵當ノミヲ以テ擔保トスルヲ得ス到底此場合ニ於テハ債權者ハ不動產ニ關スル權利ヲ保存シタルモ先取特權ヲ有スルヲ得サルナリ

地上權又ハ永小作權ヲ登記シ債務者ノ爲メニ是等不動產ニ關スル權利ヲ保存シタルトキハ先取特權ヲ有スルカ地上權及永小作權ノ抵當ノ目的タルコトヲ得ルハ第三百六十八條ノ明言スル所ナルモ先取特權ニ付テハ其明記ナキノミナラス本法ニ於テハ第八十五條及第八十六條ニ依リテ見レハ單ニ不動產ト云フトキハ有体ノ不動產ノミヲ指稱ス然ルニ第三百二十六條ハ不動產保存ノ先取特權ハ其不動產ノ上ニ存在ストアルヲ以テ地上權又ハ永小作權ノ如キ物權ノ上ニ及ホスモノニ非サルナリ

是ニ由リテ之ヲ觀レハ不動産保存ノ先取特權ヲ附與スルハ有体不動産ヲシテ債務者ノ資産中ニ維持セシメタル保存行爲ノ爲メニ要シタル費用ヲ得ヘキ債權ニ限ルモノト云フヘキナリ

不動産ニ關スル權利ノ追認又ハ實行ニ付テハ先キニ動産保存ノ先取特權ニ付テ見タル所ト其行爲ハ同一ニシテ只タ目的カ不動産ニアリト云フ迄ナレハ今玆ニ詳述スルノ必要ヲ見サルナリ

第二　不動産工事ノ先取特權

第三百二十七條　不動産工事ノ先取特權ハ工匠技師及ヒ請負人カ債務者ノ不動産ニ關シテ爲シタル工事ノ費用ニ付キ其不動産ノ上ニ存在ス

前項ノ先取特權ハ工事ニ因リテ生シタル不動産ノ增價カ現存スル場合ニ限リ其增價額ニ付テノミ存在ス

債務者ノ不動産ニ工事ヲ施シ其ノ不動産ニ增價ヲ與ヘタル工匠技師請負人ハ債務者ニ利益ヲ與ヘ從テ債權者ヲモ利益スルモノナレハ其ノ工事ノ爲メ債務者ヨリ受クヘキ報酬其他ノ金錢ニ關スル債權ハ他ノ債權者ニ先テ其ノ不動産



ニ付キ辨濟ヲ受クルハ當然ナリ是レ工事ノ先取特權ヲ認許シタル所以ナリ

工事ノ先取特權ヲ以テ擔保セラルヽモノハ如何ナル債權ナルカ第三百二十七條ハ工匠技師及ヒ請負人カ債務者ノ不動産ニ關シテ爲シタル工事ノ費用ナリト云ヘリ然ラハ其工事ノ費用ヲ受クヘキ債權ハ先取特權ノ擔保ヲ受クヘキ債權者ノ不動産ニ工事ヲ施シタル者ハ何人ト雖モ此先取特權ヲ有スルニアラス工匠技師及ヒ請負人ノ三種ニ限ルモノトス故ニ其三種ノ工事者ハ如何ナル人ヲ指稱スルカヲ見サルヘカラス

一、工匠　工匠トハ大工左官瓦師家根師石工其他建造物ノ裝飾ヲ爲ス者ハ勿論建造物ノ土臺ヲ固メ地形ヲ作ル仕事師ノ如キモ亦此ノ中ニ在リ是等自ラ工事ヲ爲ス者ノ外例ヘハ大工ノ棟梁ノ如キハ身自ラ工事ヲ爲サスト雖モ大工等ヲ指揮監督スルモノナルヲ以テ亦均シク工匠ナリトス但シ棟梁ニシテ建築ノ請負ヲ爲シタル場合ノ如キハ工匠トシテ先取特權ヲ受クルニアラス請負人トシテ此特權ヲ受クルモノナリ

二、技師　技師ハ工事計畫ノ一部ヲ爲スモノニシテ測量製圖等ヲ爲ス者ヲ

云フ實際ニ於テ往々請負人自ラ製圖等ヲ爲シタル場合ハ技師トシテ先取特權ヲ受タルニアラス又平素製圖測量等ヲ業トスル者ニシテ偶々建築ノ請負ヲ爲シタル場合ニ於テモ亦請負人トシテ先取特權ヲ受クヘシ何トナレハ其測量若クハ製圖等ハ此ノ場合ニ於テハ請負計畫ノ一部ニシテ之ヲ以テ先取特權ヲ受クヘキ技師ノ行爲ト爲スヲ得サレハナリ

三、請負人　請負人ハ自ラ工事ニ手ヲ下スニアラスシテ所有者ト工事ヲ契約シ其竣功ニ付テ責任ヲ負フ者ナリ（第六百三十二條）故ニ請負人ハ多クハ所有者ト契約スル當時豫定シタル金額ヲ請取ルヘキ權利ヲ有ス家屋ノ建築ニ付テハ多クハ請負人ノ受クヘキ金額ハ即チ其家屋ノ代價ニ該ルモノナリ然レ𪜈必スシモ家屋ノ代價ニ該ルヘキモノヲ請負人ニ拂フニ限ラス或ハ所有者ヨリ材料ノ一部ヲ出シ建築ハ請負人ノ手ニ於テ成ルモノアリ此ノ場合ニ於テハ請負人ノ請取ルヘキモノハ家屋全部ノ代價ニアラスシテ所謂請負料ナル一種ノ報酬ナリ又堤防ヲ築クカ如キ土工ニ在テハ請負人ノ受クヘキモノハ堤防ノ代價ニ非スシテ其請負ニ對スル報酬ナリ是等ノ債權ハ不動產ニ增價ヲ生セシメタル工事



ヨリ生シタルヲ以テ先取特權アリトス

工匠及技師ハ工事ヲ施スヘキ不動產ノ所有者ト直接ニ其工事ノ契約ヲ爲シタルトキニ非サレハ先取特權ヲ有セス何トナレハ其契約アツテ始メテ所有者ニ對シ債權ヲ生スルモノニシテ若シ所有者ト契約スルニアラスシテ例ヘハ請負人ト契約シタル技師工匠ノ如キハ其請負人ニ對シテハ債權ヲ有スルモ所有者ニ對シテ債權ヲ有セス所有者ヨリ見ルトキハ請負人ノ器械トシテ工事ニ從事シタルモノニ外ナラスシテ工事ハ即チ請負人ノ所爲ニ因テ爲ルモノナレハ工匠技師カ其工事ニヨリテ生シタル增價ヲ以テ自己ノ擔保ト爲スコトヲ得サルナリ

然レ𪜈請負人ト契約シタル工匠技師ハ其請負人カ所有者ニ對セル債權ヲ行フコトヲ得ヘシ（第四百二十三條）此場合ニ於テハ所有者ニ對シテ請負人ノ有スル先取特權モ亦之ヲ行フコトヲ得ルモノナリ

一個ノ建物ヲ建築スルニ當リ其請負ヲ數人ニ分チ一ハ築造シテ家屋ヲ造成スルコトヲ契約シ他ノ一ハ只其造築ニ必要ナル材料ヲ供給スルコトヲ請負フ者

アリトセンニ建物ノ造成ヲ請合フタル者ニ在リテハ工事ノ先取特權ヲ受クルコト疑ヲ容レスト雖モ材料ヲ供給シタル者ニ在テハ現ニ工事ヲ爲シタルモノニ非サルヲ以テ或ハ先取特權ヲ受クヘキ請負人ニアラサルカノ疑ナキニアラスト雖モ此ノ場合ニ於テハ只請負カ數個ニ分擔セラレタリト云フニ過キスシテ一人ノ請負人カ材料ノ供給ト造成トヲ契約ヲ爲シタルトキト纔造ノ報酬ト材料請負ノ報酬トヲ區別シテ先取特權ヲ許否スルコトナキト毫モ異ナルコトナク假令其人ヲ異ニシタリトテ材料ノ請負ニ先取特權ナシトスルノ理ナカルヘシ

不動產工事ノ先取特權ヲ受クル者ハ工匠技師及請負人ニ限ルモノニシテ其他ノ者カ假令不動產上ニ工事ヲ施シ其費用ノ償還ヲ受クヘキ債權ヲ有スルモ此工事ノ先取特權ヲ受クルヲ得ス例ヘハ不動產ノ占有者カ其不動產ニ增價ヲ爲スヘキ工事ヲ施シ其費用ノ償還ヲ受クヘキ場合（第百九十六條）ト雖モ工事ノ先取特權ヲ受クルヲ得ス何トナレハ占有者ハ所有者ト直接ニ工事ヲ契約シタル工匠技師又ハ請負人ニアラサレハナリ（第六百七條）不動產賃借人ニ付テモ亦然リ



然レトモ工匠技師請負人ニアラサル者ニシテ債務者ノ或ル不動產ニ工事ヲ爲シ其工事ハ不動產保存ノ所爲ナルトキハ工事ノ先取特權ハ之ヲ受クルコトヲ得ヘシ第百九十六條ノ場合ニ於テ占有者カ占有物保存ノ爲メニ費シタル金額ヲ償還セシムル權利ノ如キハ保存ノ先取特權アリト爲スコトヲ得ヘキナリ

工匠カ家屋ノ修繕ヲ爲シ又ハ土地ノ工事ヲ爲シタル場合ニ於テ工事ノ先取特權ヲ有スルハ固ヨリ論ヲ竢タスト雖モ此所爲タルヤ亦保存ノ所爲ニシテ動產ノ保存ニ比較スレハ時計師カ時計ニ修繕ヲ加ヘタルト異ナルコトナシ然レトモ工匠ノ有スル債權ニ付テハ二個ノ先取特權ヲ併有セシムル立法者ノ趣旨ナリトハ信シ難シ二個ノ先取特權ノ中其一ヲ以テ債權ヲ保護スルノ趣旨ナラン後ニ見ル如ク（第三百三十七條第三百三十八條）不動產保存ノ先取特權ハ其保存行爲完了シタル後登記ヲ爲スニ因テ其效力ヲ保存スルモ工事ノ先取特權ニ至テハ工事ヲ始ムル前ニ於テ其費用ノ豫算額ヲ登記スルヲ要ス今家屋ニ修繕ヲ施シタル工匠カ工事ヲ始ムル前其費用額ノ登記ヲ怠リタルトキハ工事ノ先取特權ハ之ヲ受クル

能ハサルヲ以テ工事完成ノ後登記ヲ爲シ不動産保存ノ先取特權アリト主張セリトセンカ此ノ場合ニ於テ其工事ノ性質ハ保存行爲ニ外ナラサルヲ以テ保存ノ先取特權ヲ與フルトセハ工匠ハ二樣ノ先取特權ヲ以テ擔保セラルヽモノト云ハサルヲ得ス故ニ工匠ニハ其所爲假令保存ノ性質ヲ有スルトキト雖モ工事ノ先取特權ノ外之ヲ附與セサルモノト爲スヘキナリ抑モ先取特權ハ債權者其人ヲ保護スルニ非スシテ債權ヲ保護スルモノナレハ其債權カ先取特權ヲ受クヘキモノナルヤ否ヤハ其債權ノ資格ニ因テ決スヘキモノナリ工事者ノ施シタル修繕ニ付テハ其債權ノ資格ニ付テ見レハ上ニ述ヘタル如ク工事ト保存ノ二樣アルニ相違ナケレトモ此工事ノ先取特權ニ付テハ特ニ其債權ヲ有スル債權者ノ資格ヲ定メ工匠技師請負人ノ有スル債權ニ限ルモノトス故ニ此先取特權ハ單ニ債權ノ資格ノミニ因ルモノト云フヲ得ス債權者ノ資格モ亦其一要件タリ既ニ債權者ノ資格ヲ以テ一要件ト爲シ一種ノ先取特權(工事ノ先取特權)ヲ付與シタル以上ハ其工事偶々保存ノ性質ヲ有スルモ之ニ保存ノ先取特權ヲ與フルモノニ非ラサルノ意思ヲ見ルニ足レリ故ニ工匠ニシテ家屋ヲ修繕シ或ハ田



地ヲ保存スル爲メ灌漑疏通ノ工事ヲ爲シタルトキハ工事ノ先取特權アルノミニシテ保存ノ先取特權アリト主張スルヲ得ス之ニ依テ見レハ前項ニ於テ講究シタル不動産保存ノ先取特權ハ之ヲ不動産工事ノ先取特權ニ對照スルトキハ工匠ニアラスシテ債務者ノ不動産ヲ保存シ以テ債務者ヲ利益シタル者ニ付與スルモノナリト云フ可キナリ

○工事者(工匠技師請負人ヲ略シテ之ヲ工事者ト云フ以下倣之)ハ債務者ノ不動産ニ如何ナル工事ヲ爲シタルトキ其費用ニ付キ先取特權ヲ有スル歟佛國民法ハ建造物ノ建築再築修繕溝渠ノ築造修繕其他之ニ類似スル工事ニ限リ其區域極メテ狹隘ナルヲ以テ其後ノ法律ヲ以テ農業上ノ工事ニ先取特權ヲ設定セリ白耳義法ハ猶區域ヲ擴張シ灌漑疏通ノ如キ工事ニモ此先取特權ヲ付與シタリ然レ𪜈工事ノ種類ニ因テ先取特權ヲ付與スルト否トノ區別アルヘキノ理ナク苟モ不動産ノ價格ヲ增加スヘキ工事ニ付テハ其工事ノ種類ノ如何ヲ問ハス均シク先取特權ヲ付與スルノ價値アリ何トナレハ其不動産ノ價格ヲ增加シタリト云フ原因ハ皆ナ同一ナレハナリ前記外國法ノ立法者ノ趣旨モ亦如斯ナリシ

ナラン モ法文上工事ノ種類ヲ掲ケアルヲ以テ自ラ制限的ノ解釋ヲ取ル者アルニ至レリ我舊民法モ亦其趣旨工事ニ制限ヲ置クニアラス擔保編第百七十四條ニ於テ工事ノ例ヲ示シ建物、土手若クハ堀割ノ築造若クハ修繕又ハ地上ニ爲シタル排泄灌漑開墾置土其他之ニ類似スル工事鑛坑及ヒ石坑ノ開堀利用閉鎖又ハ廢止ニ關スル地下又ハ外部ノ工事ヨリ生スル債權ノ爲メ先取特權ヲ有スルモノト明記セリ是等ノ工事ハ例示ニシテ制限的ノ記載ニアラサルコト論ヲ俟タスト雖モ新法ニ在テハ法文上ニ例示ヲ爲サヽルノ趣旨ナルヲ以テ舊法ノ如ク工事ノ種類ヲ掲クス單ニ債務者ノ不動産ニ關シテ爲シタル工事ト掲載セリ故ニ債務者ノ不動産ノ價格ヲ增加スヘキ工事ノ費用ノ債務ハ其種類ノ何タルヲ問ハス總テ先取特權ヲ受クルモノナリ

工事ノ先取特權ヲ以テ擔保スルモノハ其工事ニ付キ工事者カ支出シタル費用ノ辨濟ヲ受クヘキ債權ナリ故ニ建築又ハ修繕ニ付キ工匠ノ手間料技師ノ報酬請負人ノ請負金額ヲ受クルモノナリ而シテ此特權ノ擔保ヲ受クルモノハ其利息ヲ生スヘキトキハ其利息ハ債權ノ從物ナレハ其主タル物カ



特權ヲ受クル以上ハ又等シク之ヲ受ク

○工事者ノ有スル工事ノ先取特權ハ如何ナル不動産ノ上ニ存在スルモノナル歟第三百二十七條第一項ハ其工事ヲ施シタル不動産ノ上ニ存在スト云ヘリ故ニ工事者ノ先取特權ハ其工事ヲ施シタル不動産全部ノ上ニ在テ其全部ノ價額ニ付テ優先權ヲ有スルモノヽ如シト雖モ第二項ニ於テ此先取特權ハ工事ニ因リテ生シタル不動産ノ增價額カ現存スル場合ニ限リ其增價額ニ付テノミ存在ストアルヲ以テ先取特權ハ工事ヲ施シタル不動産全部ニ在テ工事ニ因テ增加セラレタル不動産ノ一部分ニ存在スルニアラス唯其工事ニ因テ發生シタル增價額ノ上ニアラサレハ之ヲ實行スルコトヲ得サルノミ盖シ工事ニ因リテ增價シタル部分ハ有形上判別スヘキ成度アルモノニアラス故ニ不動産全部ニ及ホスモ工事者カ債務者ノ資産中ニ加入セシメ從テ他ノ債權者ヲシテ利得セシムルモノハ此增價額ナルヲ以テ其增價ニ對スルニアラサレハ優先權ヲ行フコトヲ得サルナリ例ヘハ朽廢ノ恐レアル家屋ニシテ其價千圓ナリシカ所有者工匠ヲシテ之ニ修繕ヲ加ヘシメ其修繕落成ノ後家屋ノ價額ハ千五百圓ト爲リタル

トキハ工匠ノ先取特權ハ家屋全部ノ上ニ在テ他ニ先取特權ヲ受クヘキ物体アルコトナシ然レトモ債權辨濟ノ爲メ其家屋ヲ千五百圓ニ賣却シ其代價ヲ各債權者ニ分配スルニ至テハ工匠ハ增價額即チ五百圓ノ上ニ付テ優先權ヲ有シ千五百圓ノ上ニ之ヲ有スルコトヲ得サルナリ

債務者ノ所有タル水田ハ水量多キニ過キルヲ以テ排泄ノ工事ヲ爲シ從テ上田ト爲シタルトキハ其工事以前ニ在テハ百圓ノ價ニ過サリシモ此ノ排泄工事ニ因テ地所ノ價額ヲ增シ三百圓ト爲リタリトセンニ其工事者ノ先取特權ハ如何ナル物件ノ上ニ在ルカト云ヘハ排泄工事ヲ行ヒタル田地全部ニ在リト云ハサルヲ得ス其田地ニ付キ特權ヲ受クヘキ物体ヲ區別スルヲ得ス然レトモ工事ニ因テ生シタル增價ニシテ他ノ債權者ヲ利スルモノハ三百圓ニアラスシテ二百圓ナレハ其二百圓ノ上ニアラサレハ先取特權ヲ實行スルコトヲ得サルナリ

第三百二十七條ノ第一項ニ工事ノ先取特權ハ債務者ノ不動產ニ關シテ爲シタル工事ノ費用ニ付キ其不動產ノ上ニ存在ストアルヲ以テ先取特權ハ工事ヲ施シタル不動產ノ上ニ存在スルモノト解釋スヘキモ場合ニ因リ就中田地ニ關スル工事ニ付キテハ工事ヲ施シタル不動產ト增價ヲ受ケタル不動產ト異ナルコトアリ又增價カ工事ヲ施シタル不動產ニ止マラサルコトアルヲ以テ右法條ニテハ注意ヲ爲サヽルヘカラス例ヘハ債務者ハ其不動產トアル文字ノ解釋ニ付テハ甲乙丙ト三個ノ連續セル畑地ヲ所有シ之ヲ改良シテ水田ト爲スカ爲メ甲地ニ灌漑ノ工事ヲ爲サシメタルニ因リ甲地ハ勿論乙丙モ從テ水田ト爲リ三個共ニ價額ヲ增加スルニ至リタリ又債務者ハ山附南面ノ地所ヲ有シ其土地水量多キカ爲メ充分ノ收獲ヲ爲スヲ得ス因テ其山ノ北面ニ向テ水ヲ排泄シ依テ良田ト爲スコトヲ得タリ而シテ其山ト地面トハ同一ノ地所ニ非スシテ全ク別個ノモノナリトセハ其排泄工事ハ田地ニ施シタルモノニアラス然レトモ其工事ニヨリテ生シタル增價ハ其工事ヲ施シタル山地ニアラスシテ却テ田地ニ在リ尙ホ一工事ヲ施シタル不動產ト改良ヲ受ケタル不動產トノ隔絕セル例ヲ擧クレハ水田ニシテ其水源ハ一里餘ヲ隔テタル所ニ在リ水量多キニ過キ收獲十分ナラサルニ因リ之ヲ改良スルノ目的ヲ以テ其水源地ニ工事ヲ施シ其水量ノ幾分ヲ他ニ排泄シ因テ水田ノ價額ヲ生スルコトアリ是等ノ場合ニ於テ若シ

第二百二十七條ニ其不動產トアルヲ狹義ニ解釋シ工事ヲ施シタル不動產ノミニ限ルモノトスルトキハ或ハ第一例ノ如ク現ニ其工事ヨリ生シタル增價ニシテ工事者ノ先取特權ヲ及ホスコトヲ得サルモノアルヘク或ハ增價アルモ全ク先取特權ヲ及ホスコトヲ得サルニ至ルヘシ如斯結果ハ法律ノ精神ニアラサルヘケレハ第三百二十七條ノ意味ハ改良ノ目的ヲ以テ工事ヲ施シ其工事ニ因テ直接增價ヲ受クヘキ不動產ノ上ニハ先取特權アリト爲スヘキナリ然レ𪜈工事者ト何等ノ關係ナキ外人カ偶々工事ノ結果ニ因リ其所有不動產ニ增價額アリトテ之ニマテ及スヘシト云フニアラス何トナレハ工事者其人ニ對シテ何等ノ債權ヲ有セサレハナリ

債務者所有ノ地所ニ家屋ヲ建築シタル場合ニ於テ其地所ハ千圓ノ價額ヲ有シ家屋ヲ建築シタル工事者ノ先取特權ハ地所ヲ引放シ建造物ノ上ニノミ存在スルニ非ス不動產全部即チ土地ト建物ノ上ニ在リ建造ハ土地ト分離シテ成立スルコトヲ得ス要スルニ土地ノ從物タルニ過キサルナリ從來吾國ノ習慣ニ於テハ土地ト建物トハ各個ノ不動產ヲ成スモノヽ如キ感ナキニ非ス現ニ賣買ヲ爲スニ當テ必ス地所ト家屋トヲ證書ニ明示シ地所ヲ賣却シタリトテ家屋モ共ニ賣却シタルモノトハ爲サス其當事者ノ意思自ラ地所ト家屋トヲ別ニスルニ在ルヲ知ルニ足レリ然レ𪜈理論上ニ於テハ家屋獨リ成立スヘキニアラス土地ニ附着シテ家屋ヲ成スモノナレハ之ヲ以テ一個圖体ノモノト見サルヘカラス故ニ本法ニ於テハ家屋ト土地トハ一体物ナリトノ原則ヲ採リタルコト疑ヲ容レス依テ抵當權ノ如キモ理論上ヨリ云フトキハ抵當地ノ上ニ存スル建物ハ地所ト一体ヲ爲シタルモノニシテ土地ヲ抵當ト爲シタルトキハ其建物ニモ抵當ヲ及ホサヽルヘカラス然レ𪜈習慣上ニ於テ抵當ハ土地ト建物トヲ別ニ之ヲ爲スノミナラス現ニ地所書入規則建物書入規則等アリテ土地ト分離スルノ制法アルヲ以テ本法ハ抵當ニ付テハ特ニ地所ヲ抵當ト爲シタリトテ當然建物ニ抵當ヲ及ホスモノニアラサルヿヲ示セリ（第三百六十九條）若シ地所ト建物トハ當然分離シタルモノトセンカ敢テ抵當ニ付テ此除外法ヲ設クルノ必要ナシ然ルニ殊更ニ此除外法ヲ設ケタルニ依リテモ立法者カ一般ノ場合ニ於テハ建物ハ土地ト同一体ト爲

スモノトナシタルノ趣旨ヲ見ルニ足レリ先取特權ニ付テハ除外法ノ設ケナキヲ以テ土地ト建物トヲ以テ一個ノ不動產トナシ特權ハ其上ニ存在ス又他ノ一方ヨリ見レハ建物ト土地ヲ一体トセサレハ家屋ヲ建築シタル工事者ノ先取特權ハ實效ヲ見サルヘシ何トナレハ別個ノ不動產トスレハ建物ハ一個ノ不動產ニシテ其不動產ヲ造成シタルモ不動產ニ增價ヲ生セシメタルモノト云フヲ得スヨシ土地ナル不動產ノ增價ニ付テ先取特權アリトスルモ家屋ヲ建築シタリトテ其家屋ヲ分離スルトキハ之カ爲メニ地所ニ增價ヲ生スルモノニアラサレハナリ

如斯先取特權ハ不動產ノ全部ニ及ホスヲ以テ其不動產即チ土地及ヒ家屋ヲ債權辨濟ノ爲メニ賣却シ其賣却代金ハ二千圓タリト想像スルトキハ工事者ノ先取特權ハ其工事ニ因テ生シタル增價額即チ千圓ニ付テノミ之ヲ實行スルコトヲ得ヘク代價ノ全部即チ二千圓ニ付テ之ヲ行フコトヲ得ス何トナレハ千圓ハ工事者カ債務者ノ財產ニ加入セシメテ以テ他ノ債權者ヲ利益セシムルモノニアラサレハナリ



○以上ハ債務者カ其所有ノ土地ニ工事ヲ起シ增價ヲ生シタル場合ナリシカ若シ其債務者ハ地上權者永小作人ニシテ其地上權ヲ有シ又ハ永小作權ヲ有スル他人ノ土地ニ工事ヲ施シタル場合ニ於テ（第二百六十五條第二百六十九條）ハ地上權者又ハ永小作人ニ對シ債權ヲ有スル工事者ハ其工事ニ因テ生シタル增價ニ付テ先取特權ヲ有スル歟其工事ヲ施シタルノ不動產カ他人ニ屬シ工事ニ因テ生シタル增價ハ他人ノ土地ニ生シスル債權者ノ擔保ト爲スヲ得ス第三百二十七條ニ工事ノ先取特權ハ其工事ヲ施シタル不動產ノ上ニ存在スト雖モ其不動產ナル有体物ハ債務者ノ所有ニアラサルヲ以テ假令之ニ增價アリトスルモ債權辨濟ノ爲メ其不動產ヲ賣却スルコトヲ得サレハ先取特權ヲ行フコトヲ得サルナリ例ヘハ永小作人カ千圓ヲ費シ灌漑又ハ排泄ノ爲メニ其小作地ニ工事ヲ施シ之カ爲メニ田地ニ五百圓ノ增價ヲ生シタリトスルモ小作人無資力ト爲リタルトキ其田地ヲ賣却スルニアラサレハ增價額ヲ生スルヲ得ス然ルニ其田地ハ之ヲ小作人ノ債權者ノ爲メニ賣却スルコトヲ得サルヤ論ヲ俟タス故ニ假令永小作權ナルモノハ之ヲ賣却スル

コトヲ得ルモノトスルモ到底工事者カ先取特權ヲ及ホサント欲スル增價額ナルモノハ生スルヲ得ス此ノ場合ニ於テ其小作權ノ代價カ多少價ヲ增スコトアルヘキモ是レ工事ニ間接ナル增價ニシテ先取特權ヲ及ホスヘキ工事ヨリ生シタル不動產上ノ增價ナリト云フヲ得ス到底此ノ場合ニ於テ先取特權ヲ付與スルニ由ナシ況ンヤ法律ノ正條ニ於テ不動產上ニ先取特權存在ストアツテ其先取特權ノ目的物ノ存在スルコトヲ得サルハ亦已ムヲ得サルナリ

地上權者若クハ永小作人カ其地所ニ家屋ヲ有シ之ニ修繕ヲ加ヘ又ハ增築ヲ爲シタル場合ニ於テハ其修繕工事ヲ爲シタル工事者ニハ事實上先取特權ヲ有セシムルコトヲ得サルニアラス何トナレハ地上權者若クハ永小作人無資力ト爲リタルトキハ其權利ト共ニ家屋ヲ賣却スルコトヲ得レハナリ然レモ立法ノ結果此工事者ト雖モ先取特權ヲ有スルコトヲ得ス何トナレハ第三百二十七條ニ云ヘル如ク工事ヲ施シタル不動產ノ上ニ先取特權ヲ及ホスコトヲ得サレハナリ家屋ト土地トヲ別物ナリトスルトキハ或ハ先取特權ハ家屋ナル不動產ノ上ニ存在スルモノト云フヲ得ヘキカ如シト雖モ上ニ述ヘタル如ク此先取特權ニ付テハ土地ト建物トヲ同一体ト看做スヲ以テ先取特權ハ常ニ不動產全部ニ及フヘク然ルニ本例ニ於テハ其不動產全部ニ及ホスコトヲ得ス



シト云ハサルヲ得ス

他人ノ土地ニ建物ヲ築造シタル場合ニ於テモ亦然リ其築造シタル工事者ハ先取特權ノ保護ヲ受クルコトヲ得サルヘシ土地所有者カ工事者ト契約シ家屋ヲ建築セシメタル場合ト土地所有者ニアラサル者カ其契約ヲ爲シタルト土地ニ付テハ大ナル差異アリト雖モ工事者トノ關係ニ付テハ更ニ異ナル所ナシ又工事者ノ債權ノ資格及ヒ債務者ノ資財ヲ增加シタル點ニ於テモ毫モ異ナルコトナシ然レモ立法ノ結果他人ノ土地ニ家屋ヲ建築セシメタル地上權者永小作人賃借人其他占有者ト契約シテ家屋ヲ建築シタル工事者ニ在テハ工事ノ先取特權ヲ受クルコトヲ得サルナリ何トナレハ其家屋ハ則チ他人ニ屬スル土地ノ增價ニシテ且ツ先取特權ヲ其不動產全部ニ及ホスコトヲ得サレハナリ

以上ニ述ヘタル先取特權ヲ有セサル工事者ハ其土地所有者カ若シ無資力ト爲

リタル場合アリトスルモ固ヨリ其所有者ニ對シテ債權ヲ有スルモノニアラサルヲ以テ假令工事ニ因リテ實際增價ヲ得セシメタルモノナルモ先取特權ナキヤ論ヲ俟タス然レトモ地上權者永小作人ノ如キ他人ノ土地ニ工事者ヲシテ工事ヲ施サシメタル後其土地ノ所有權ヲ取得シタルトキハ所有者カ工事ヲ爲サシメタルト同一ノ位置ヲ得タルヲ以テ工事ノ先取特權ヲ工事者ニ與フルコトヲ得ル歟先取特權ハ法律ノ力ニ依リ發生スルヲ以テ別ニ之ヲ發生セシムル爲メ人爲ヲ要セス其發生スヘキ時期ニ於テハ當然發生スト雖モ工事ノ先取特權ノ發生ハ其工事ヲ完了シタルト同時ニ發生スト然ルニ永小作人等ノ如キモノトノ契約ヲ爲シタル工事者ノ工事ニ附テハ特權ヲ發生スヘキ時期ニ於テ發生スルコトヲ得サリシモノナレハ後日ノ行爲ニ因テ發生セシムルコトヲ得ス加之後ニ見ル如ク此先取特權ハ工事ヲ始ムル前ニ登記ヲ爲スニ因テ效力ヲ保存スルモノナルニ其法律ニ要シタル要件ヲ充タスコトヲ得サルヲ以テ到底特權ヲ享有スルノ途ナカルヘシ又工事ノ性質ニ因テハ上ニ述ヘタル如ク不動產保存ノ行爲ニ屬スルモノアリト雖モ前例ノ場合ノ如キハ其保存シタルモノハ寧ロ永



小作人等ニシテ工事者ヲ以テ保存者ト爲スヲ得ス故ニ保存ノ先取特權モ之ヲ享有スルヲ得ス又先取特權ハ第三百四條ニ於テ見タル如ク目的物ニ對シテ之ヲ行フコトヲ得ルモノナルモ是レ先取特權カ成立シタル後目的物ニ變更アリタルコトヲ想像シタルモノニシテ本例ノ場合ノ如キハ元來先取特權ハ成立セサルヲ以テ本條ノ先取特權ヲモ享有スルコトヲ得サルナリ

○工事ノ先取特權ハ工事ニ因リテ生シタル不動產ノ增價カ現存スル場合ニ限リ其增價額ニ付テノミ存在ス（舊擔第百七十五條第一項）增價以外ノ價額ハ工事者ノ力ニヨリテ債務者ノ資產中ニ存在スルモノニ非ラサルヲ以テ先取特權ヲ及ホシ工事者之ヲ利益スルコトヲ得ス故ニ工事ノ竣成ニ因リ一時增價アリタルモ其增價消滅スルトキハ工事者ノ先取特權ハ其效用ヲ見ルコトヲ得サルヘシ例ヘハ債權者カ壹萬圓ノ地所ヲ所有シ之ニ家屋ヲ建築セシメ地所家屋合セテ貳萬圓ト爲リタルトキハ壹萬圓ノ增價アリト雖モ其後家屋ハ火災ニ因リ消滅シ地所ハ元ノ壹萬圓ト爲リタルトキハ最早工事者ハ先取特權ヲ行フヘキ價額ナキモノ

トス

增價ノ現存スル場合ト雖モ其工事ヨリ直接ニ生シタル增價ニアラサレハ先取特權ヲ及ホスヲ得ス是レ法律ニ「工事ニ因リテ生シタル不動產ノ增價」トアル所以ナリ蓋シ此增價ニアラサレハ工事者ノ力ニヨリテ生シタル增價ト云フヲ得サレハナリ工事ヲ竣功シ不動產ニ增價ヲ生シタルトキハ其新增價ニ付テハ先取特權ナシ例ヘハ二千圓ノ家屋ニ工事ヲ施シ之ニ增築ヲ爲シ價格四千圓ト爲リタルトキハ增價額ハ二千圓ナリ而シテ債務者カ工事者ニ對スル債權ハ二千五百圓ナリトスレハ此增價額ニテハ尙五百圓ノ不足ヲ生ス然ルニ其家屋ニ沿フテ新道路ノ開鑿アリタルニヨリ地所家屋ハ五千圓ト爲リタリトセンニ工事者ハ其增價額ノ全部ニ付テ先取特權ヲ得ヘカラス不動產ノ價額ハ工事ニ因テ倍加シタルヲ以テ其不動產ノ得タル價額ノ半額ヲ以テ先取特權ヲ受ケ全部ノ辨濟ヲ受クルコトヲ得ヘキカ如シト雖モ千圓ノ增額ハ即チ道路開鑿ヨリ生シタルモノニシテ工事者ノ行爲ニヨリ生シタルモノニアラサレハ之ニモ先取特權ヲ與フルトセハ保護ノ程度ヲ超





過スルモノト云ハサルヘカラス

工事者ノ先取特權ヲ受クヘキモノハ增價額ナリトス其增價額タルヤ固ヨリ有形ニ存在スルモノニアラス一ニ不動產ノ原狀ト其工事後ノ形狀トノ比較ニ因テ之ヲ算定スヘキモノナリ故ニ之カ爲メニハ評價ヲ爲スコトハ極メテ必要ナリトス而シテ其評價ノコトハ第三百三十八條ニ規定シアルヲ以テ予輩モ亦本條ヲ講スルニ當テ之ヲ講究セントス

第三　不動產賣買ノ先取特權

第三百二十八條　不動產賣買ノ先取特權ハ不動產ノ代價及ヒ其利息ニ付キ其不動產ノ上ニ存在ス

本條ハ不動產賣買ノ先取特權ニ關スルモノニシテ不動產ヲ賣渡シタル者ハ買主其代價ヲ拂ハサルトキハ賣買ノ解除ヲ請求スルノ權アリ（第五百四十條）然レ𪜈其解除權ヲ行ハサルトキハ契約ノ履行ヲ訴追シ代價ヲ請求スルコトヲ得其代價辨濟ノ擔保トシテ此先取特權ヲ享有ス此不動產カ債務者（買主）ノ資產ニ存在シテ以テ總債權者ノ擔保トナシタル者ハ此賣主カ賣渡シタルカ爲メナリ然ラハ其