臺灣新竹地方法院民事判決

113年度訴字第592號

原告 曾于烜

曾弈方

曾弈升

上二人共同

法定代理人 曾于栢

吳慧君

共同

訴訟代理人 姜震律師

被告 羅久妹即羅美鑑之繼承人

劉得偉即羅美鑑之繼承人

劉靜芬即羅美鑑之繼承人

劉靜如即羅美鑑之繼承人

劉靜玉即羅美鑑之繼承人

羅有成即羅美鑑之繼承人

羅仁宏即羅美鑑之繼承人

上列當事人間請求塗銷抵押權登記等事件，本院於民國113年12月26日辯論終結，判決如下：

主 文

被告羅久妹、劉得偉、劉靜芬、劉靜如、劉靜玉、羅有成、羅仁

01 宏應將如附表編號1、2、3所示之最高限額抵押權辦理繼承登
02 記，並將上開抵押權設定登記予以塗銷。
03 訴訟費用由被告負擔。

04 事實及理由

05 壹、程序事項

06 被告經合法通知，未於最後言詞辯論期日到場，核無民事訴
07 訟法第386條所列各款情形，爰依原告之聲請，由其一造辯
08 論而為判決。

09 貳、實體事項

10 一、原告主張：原告現分別為附表編號1、2、3之土地(下稱系爭
11 土地)所有權人，其所有附表編號1、2、3之土地，設有如附
12 表編號1、2、3所示抵押權。系爭土地於民國68年3月16日以
13 共有物分割為原因，由訴外人曾賢貴、曾賢德、曾賢盛、曾
14 明浪各自取得應有部分1/4，嗣曾賢德於87年1月6日以其應
15 有部分1/4設定本金最高限額抵押權新臺幣(下同)2,520,000
16 元予羅美鑑(下稱系爭抵押權)，後又於87年1月23日以買賣
17 為原因，移轉其應有部分1/4所有權予羅美鑑，至此所有權
18 與抵押權同歸於羅美鑑一人，抵押權因混同而消滅。縱認系
19 爭抵押權所擔保之債權關係存在，然系爭土地於87年1月6日
20 由曾賢德設定系爭抵押權予羅美鑑，曾賢德於87年1月23日
21 以買賣為原因移轉其應有部分1/4所有權予羅美鑑，應認有
22 「債權所由發生之法律關係經終止或因其他事由消滅」之情
23 形，最高限額抵押權所擔保之債權因而確定，並以此計算債
24 權請求權可行使之15年消滅時效，應至102年1月23日消滅時
25 效已完成。羅美鑑或其繼承人即被告未於消滅時效完成後5
26 年內行使抵押權，該債權已不再屬於最高限額抵押權之範
27 圍，系爭抵押權既已無擔保之債權存在，本於抵押權從屬
28 性，其抵押權失所附麗而不存在。然系爭抵押權形式上仍然
29 存在，而有害於原告所有權之圓滿狀態，則原告依民法第76
30 7條第1項中段妨害除去請求權之規定，請求被告塗銷系爭抵
31 押權設定登記。訴之聲明：(一)被告應就附表編號1、2、3

01 所示抵押權辦理繼承登記後予以塗銷。(二)訴訟費用由被告
02 負擔。

03 二、被告則以：

04 (一)被告羅久妹、羅有成：同意塗銷抵押權。

05 (二)被告劉得偉、劉靜芬、劉靜如、劉靜玉、羅仁宏未於言詞
06 辯論期日到場，亦未提出書狀作何聲明或陳述。

07 三、本院之判斷：

08 (一)按所有人對於妨害其所有權者，得請求除去之，民法第76
09 7條第1項中段定有明文。所謂妨害者，包括阻礙所有人之
10 圓滿行使其所有權之事實而言，如土地所有權上附有不得
11 行使其抵押權之情形。再抵押權為擔保物權，具有從屬
12 性，倘無所擔保之債權存在，抵押權即無由成立，自應許
13 抵押人請求塗銷該抵押權之設定登記（最高法院84年度台
14 上字第167號判決參照）。又按同一物之所有權及其他物
15 權，歸屬於一人者，其他物權因混同而消滅；但其他物權
16 之存續，於所有人或第三人有法律上之利益者，不在此
17 限，民法第762條定有明文。上開不動產之所有權及其他
18 物權因混同而使其他物權消滅者，係因法律之規定而生，
19 不待登記即生消滅物權之效力，亦不因嗣後該不動產所有
20 權移轉於他人而回復該他項物權之效力；例外僅於其他物
21 權之存續於所有人或第三人有法律上之利益，始不在此
22 限。

23 (二)經查，羅美鑑係於87年1月6日設定本金最高限額2,520,00
24 0元抵押權於系爭土地，債務人為曾賢德，權利範圍為1/
25 4，嗣於87年1月23日曾賢德將其對系爭土地權利範圍1/4
26 以買賣為原因，移轉登記所有權予羅美鑑，此有原告所提
27 系爭土地之人工登記簿影本在卷可稽，揆諸上開人工登記
28 簿之土地他項權利部所示，並無其他抵押權人或其他物權
29 設定，故系爭抵押權之存續，於所有人或第三人並無法律
30 上利益，揆諸上開規定，系爭抵押權應於羅美鑑取得系爭
31 土地權利範圍1/4時即因混同而消滅。然因系爭抵押權形

01 式上仍然存在，而有害於原告所有權之圓滿狀態，則原告
02 依民法第762條主張系爭抵押權已因混同而消滅，並本於
03 所有人之地位，依據民法第767條第1項中段妨害除去請求
04 權之規定，請求被告應就系爭抵押權辦理繼承登記，並塗
05 銷系爭抵押權設定登記，要屬有據。

06 四、綜上所述，原告依據民法第767條第1項中段之規定，請求被
07 告應就系爭抵押權辦理繼承登記，並將系爭土地所設定如附
08 表所示之系爭抵押權登記塗銷，為有理由，應予准許。

09 五、本件事證已經明確，兩造其餘攻擊防禦方法及訴訟資料，經
10 本院斟酌後，認為均與本判決結果不生影響，爰不一一論
11 駁，附此敘明。

12 六、訴訟費用負擔之依據：民事訴訟法第78條。

13 中 華 民 國 113 年 12 月 27 日

14 民事第一庭 法 官 高上茹

15 以上正本係照原本作成。

16 如對本判決上訴，須於判決送達後20日內向本院提出上訴狀（須
17 附繕本）；如委任律師提起上訴者，應一併繳納上訴審裁判費。

18 中 華 民 國 113 年 12 月 27 日

19 書記官 陳筱筑

20 附表：不動產抵押權明細

21

編號	不動產標的	所有權人	權利範圍	抵押權登記事項
1	新竹縣○○ 鄉○○○段 ○○○段00 0000000地 號	曾于烜	1分之1	登記次序：0000-000 登記日期：民國87年1月6日 權利種類：抵押權 字號：東登字第021939號 登記原因：設定 權利人：羅美鑑 住址：新竹縣○○市○○里00鄰 ○○○00號 債權額比例：全部 1分之1 擔保債權總金額：本金最高限額 新臺幣2,520,000元正 存續期間：不定期限

				清償日期：依照各個債務契約所約定之清償日期 利息（率）：無 遲延利息（率）：無 違約金：無 債務人及債務額比例：曾賢德 權利標的：所有權 設定權利範圍：4分之1 證明書字號：第005556號 設定義務人：曾賢德 共同擔保地號：新竹縣芎林鄉山猪湖段秀湖小段0000-0000、0000-0000、0000-0000、0000-0000 其他登記事項：(空白)
2	新竹縣○○鄉○○○段○○○段00000000地號	曾弈方	1分之1	登記次序：0000-000 登記日期：民國87年1月6日 權利種類：抵押權 字號：東登字第021939號 登記原因：設定 權利人：羅美鑑 住址：新竹縣○○市○○里00鄰○○○00號 債權額比例：全部 1分之1 擔保債權總金額：本金最高限額新臺幣2,520,000元正 存續期間：不定期限 清償日期：依照各個債務契約所約定之清償日期 利息（率）：無 遲延利息（率）：無 違約金：無 債務人及債務額比例：曾賢德 權利標的：所有權 設定權利範圍：4分之1 證明書字號：第005556號

				設定義務人：曾賢德 共同擔保地號：新竹縣芎林鄉山猪湖段秀湖小段0000-0000、0000-0000、0000-0000、0000-0000 其他登記事項：(空白)
3	新竹縣○○鄉○○○段○○○段00000000地號	曾奔升	1分之1	登記次序：0000-000 登記日期：民國87年1月6日 權利種類：抵押權 字號：東登字第021939號 登記原因：設定 權利人：羅美鑑 住址：新竹縣○○市○○里00鄰○○○00號 債權額比例：全部 1分之1 擔保債權總金額：本金最高限額新臺幣2,520,000元正 存續期間：不定期限 清償日期：依照各個債務契約所約定之清償日期 利息(率)：無 遲延利息(率)：無 違約金：無 債務人及債務額比例：曾賢德 權利標的：所有權 設定權利範圍：4分之1 證明書字號：第005556號 設定義務人：曾賢德 共同擔保地號：新竹縣芎林鄉山猪湖段秀湖小段0000-0000、0000-0000、0000-0000、0000-0000 其他登記事項：(空白)