臺灣桃園地方法院民事判決

113年度訴字第1798號

原告 呂邱秋

訴訟代理人 呂文和

被告 黃簡秀鳳(即簡新發之繼承人)

簡秀縵(即簡新發之繼承人)

簡松堤(即簡新發之繼承人)

簡春隆(即簡新發之繼承人)

上列當事人間請求確認抵押權不存在事件，本院於民國113年9月12日言詞辯論終結，判決如下：

主 文

- 一、確認原告與被告之被繼承人簡新發間就如附表所示土地，於民國70年9月7日設定擔保債權總金額新臺幣150萬元之最高限額抵押權所擔保債權不存在。
- 二、被告應就前項之最高限額抵押權辦理繼承登記後，將前開最高限額抵押權設定登記予以塗銷。
- 三、訴訟費用由被告連帶負擔。

事實及理由

壹、程序方面：

- 一、按確認法律關係之訴，非原告有即受確認判決之法律上利益者，不得提起，民事訴訟法第247條第1項前段定有明文。而所謂即受確認判決之法律上利益，係指法律關係之存否不明確，原告主觀上認其在法律上之地位有不安之狀態存在，且此種不安之狀態，能以確認判決將之除去者而言（最高法院52年度台上字第1240號判決意旨參照）。本件原告主張其所有如附表所示之土地（下稱系爭土地）於民國70年9月7日為被告之被繼承人簡新發設定如附表所示之最高限額抵押權

01 (下稱系爭抵押權)所擔保之債權不存在，則系爭抵押權登
02 記擔保之債權存否即屬不明確，致原告在私法上地位有受侵
03 害之危險，是原告提起本件訴訟確認系爭抵押權所擔保之債
04 權不存在，可認有即受確認判決之法律上利益，應予准許。

05 二、被告經合法通知，無正當理由未於言詞辯論期日到場，經核
06 無民事訴訟法第386條各款所列情形，爰依原告聲請，由其
07 一造辯論而為判決。

08 貳、實體方面：

09 一、原告起訴主張：原告所有系爭土地設定有系爭抵押權，然原
10 告積欠簡新發之債務早已清償，系爭抵押權設定因違反從屬
11 性而不存在，又被告為簡新發之繼承人，且迄未辦理系爭抵
12 押權之繼承登記，爰依繼承法律關係及本於所有權排除侵害
13 之作用，提起本件訴訟等語。並聲明：如主文第1、2項所
14 示。

15 二、被告未於言詞辯論期日到場，亦未提出書狀，作何聲明或陳
16 述。

17 三、得心證之理由：

18 (一)原告主張之事實，業據其提出土地登記第一類謄本、他項權
19 利證明書、債務清償證明書、土地所有權狀、繼承系統表、
20 戶籍謄本等件為證(本院卷第11至17、37至19頁)，而被告
21 經受合法通知，無正當理由未於言詞辯論期日到場，亦未提
22 出書狀爭執，依民事訴訟法第280條第3項前段準用同條第
23 1項之規定，應視同自認，故原告上揭主張之事實，應堪信
24 為真實。被告既未對債權存在乙節提出任何證據以實其說，
25 原告請求確認系爭抵押權所擔保之債權不存在，即屬有據，
26 應予准許。

27 (二)按所有人對於妨害其所有權者，得請求除去之，民法第767
28 條第1項中段定有明文。又最高限額抵押契約定有存續期間
29 者，其期間屆滿，而其原擔保之存續期間內所可發生之債
30 權，已確定不存在，依抵押權之從屬性，應許抵押人請求抵
31 押權人塗銷抵押權設定登記(最高法院100年度台上字第134

01 0號裁定意旨參照)。次按因繼承、強制執行、徵收、法院
02 之判決或其他非因法律行為，於登記前已取得不動產物權
03 者，應經登記，始得處分其物權，民法第759條定有明文。

04 (三)系爭抵押權存續期間為70年8月8日至72年2月28日，而簡新
05 發對於原告並無受擔保之債權存在乙節，業經本院認定如
06 上，則系爭抵押權既已於72年2月28日屆滿，其原擔保之債
07 權已確定不存在，基於抵押權之從屬性，系爭抵押權應歸於
08 消滅。惟系爭土地仍存在系爭抵押權設定登記之形式外觀，
09 對抵押物所有權之圓滿狀態自有妨害。又抵押權登記之塗
10 銷，性質上乃不動產物權之處分行為，於繼承人因繼承取得
11 抵押權之情形，依民法第759條之規定，非經辦理繼承登
12 記，無從為抵押權之塗銷登記。被告為簡新發之繼承人，尚
13 未辦理系爭抵押權之繼承登記，原告請求被告先辦理系爭抵
14 押權之繼承登記後，再為塗銷系爭抵押權登記，亦屬有據，
15 應予准許。

16 四、綜上所述，本件被告未能證明系爭抵押權擔保之債權存在，
17 從而，原告請求確認系爭抵押權所擔保之債權不存在，並依
18 繼承法律關係及本於所有權排除侵害之作用，請求被告就系
19 爭抵押權辦理繼承登記後，將系爭抵押權登記塗銷，為有理
20 由，應予准許。

21 五、訴訟費用負擔之依據：民事訴訟法第78條、第85條第2
22 項。

23 中 華 民 國 113 年 10 月 22 日
24 民事第一庭 法官 呂如琦

25 正本係照原本作成。

26 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。

27 如委任律師提起上訴者，應一併繳納上訴審裁判費。

28 中 華 民 國 113 年 10 月 23 日
29 書記官 楊晟佑

30 附表

31

編號	土地	抵押權人	設定義務人	債權額 比例	擔保債權總金 額	存續期間	設定權 利範圍	登記日 期/字號
----	----	------	-------	-----------	-------------	------	------------	-------------

(續上頁)

01

					(新臺幣)			
1	桃園市 ○○區 ○○段0 00地號 土地	簡新發	呂文和	1分之1	150萬元	70年8月8 日至72年 2月28日	1分之1	70年9月 7日 / 中 字第032 319號