

## 和仏法律学校講義録

松岡, 義正

---

(出版者 / Publisher)

和仏法律学校

(巻 / Volume)

3-35

(開始ページ / Start Page)

1

(終了ページ / End Page)

59

(発行年 / Year)

1903-05-13

(明治三十五年十一月四日第三種郵便物認可 毎月廿二日一日三日五日六日八日十日十一日十二日  
十三日十四日十五日十六日十八日廿一日廿三日廿五日廿六日廿七日廿八日廿九日三十日發行)

明治三十六年五月十三日發行

三十五年度 第二學年ノ三十五

# 和佛法律學校講義錄



第九百號

和佛法律學校



第三學年 第三十五號目次

民事訴訟法 自第六編(自四二一)至第八編(至五二四)

法學士 松 岡 義 正

雜 報

○商法施行前ニ於ケル運送人間ノ求償權 ○債還義務者ノ求償手續  
○積荷ノ保險

096  
1922  
3-1-35

債務者ニ對シ債務者ニ支拂ヲ爲スコトヲ禁シ且ツ債務者ニ對シ債權ノ處分殊ニ其取立ヲ爲スヘカラサル旨ノ命令ヲ發シ職權ヲ以テ第三債務者及ヒ債務者ニ送達シ又債權者ニ送達シタル旨ヲ通知シテ差押ヲ爲ス  
執行裁判所ハ債權者ノ申請ニ因リテ確實ニ表示セラレタル金錢債權ヲ有效ニ差押フルコトヲ得金錢債權ノ確實ナル表示トシテハ債務者カ金錢債權ニ關スル債權者ナルコト、第三債務者債權ノ目的並ニ數額其他債權ノ原因ヲ表示スルコトヲ要ス蓋シ斯ル表示ハ事實上必要ニシテ又第六百十八條ノ適用ヲ全クスルカ爲メニ必要ナリ然レトモ差押フヘキ債權カ債務者ノ財産ニ屬スル旨ノ疏明ハ之ヲ必要トセス何トナレハ債權ノ差押ニ關シテハ唯債權者ヨリ申立テラレタル債權ヲ差押フルニ止マリ債權ノ有無ヲ調査スルモノニ非サレハナリ但シ差押フヘキ債權カ形式上債務者ニ屬セサルトキハ債權者ハ適當ナル疏明ヲ爲ササルヘカラス又差押フヘキ債權カ期限附タルト條件附タルト争ニ係リタルト訴訟ノ目的ナルト第三債務者カ内國ニ住スルト外國ニ住スルト我帝國ノ裁判權ニ支配セラルルト否ト債權ノ履行地カ内國タルト否トハ之ヲ調査スルノ

民事訴訟法第六編 手續ノ進行 特別 金錢ノ債權ニ付テノ強制執行

090  
1902  
3-1-35

民事訴訟法 第六編 債權ノ執行

第三十一年 第三十一年 債權ノ執行

○債權ノ執行ニ関スル要領大綱ノ要領 ○債權ノ執行ニ関スル要領大綱ノ要領 ○債權ノ執行ニ関スル要領大綱ノ要領

債務者ニ對シ債務者ニ支拂ヲ爲スルコトヲ禁シ且テ債務者ニ對シ債權ノ處分殊ニ其取立ヲ爲スルヘカラス旨ノ命令ヲ發シ職權ヲ以テ第三債務者及ビ債務者ニ送達シ又債權者ニ送達シタル旨ヲ通知シテ差押ヲ爲スルニ付テハ執行裁判所ハ債權者ノ申請ニ因リテ確實ニ表示セラレタル金錢債權ヲ有效ニ差押フルコトヲ得金錢債權ノ確實ナル表示トシテハ債務者カ金錢債權ニ關スル債權者ナルコトヲ第三債務者債權ノ目的並ニ款額其他債權ノ原因ヲ表示スルコトヲ要ス蓋シ斯ル表示ハ事實上必要ニシテ又第六百十八條ノ適用ヲ全クスルカ爲メニ必要ナリ然レトモ差押フヘキ債權カ債務者ノ財産ニ屬スル旨ノ説明ハ之ヲ必要トセス何トナレハ債權者差押ニ關シテハ唯債權者ヨリ申立テラレタル債權ヲ差押フルニ止マリ債權ノ有無ヲ調査スルモノニ非テレハナリ但シ差押フヘキ債權カ形式上債務者ニ屬セザルモモハ債權者ハ適當ナル説明ヲ爲ササルヘカラス又差押フヘキ債權カ期限附タルトモ條件附タルトモ係リタレト訴訟ノ目的ナルト第三債務者カ内國ニ住スルト外國ニ住スルト我國國ヲ裁判權ニ支配セザルルト否ト債權ノ履行地カ内國タルト否トハ之ヲ調査スル

必要ナレバ此等ノ問題ハ差押命令ヲ發スルニ際シテ必要ナルモノニ非スレ  
 テ却テ差押以後ノ手續ニ於テ必要ナルモノナレハナリ殊ニ執行裁判所ハ當  
 我帝國ノ裁判權ニ支配セラレタル第三債務者ニ對シテ何等ノ命令ヲ發シ又禁  
 令ヲ發スルコト能ハス然レトモ賜託官廳ノ共助ニ依リテ職權ヲ以テ新ル第三  
 債務者ニ對シ我帝國内ニ於テ爲シタル支拂ハ債務者カ我帝國内ニ於テ處分能  
 力ヲ喪失シタルカ爲メニ第五九八條獨逸民事訴訟法第七三〇條有效ナリト認  
 マラレタル旨ヲ通知スルノ權ヲ有シ又新ル第三債務者ニ對スル債權者ノ債權カ我  
 帝國内ニ於テ債權ノ讓渡ト同一ノ效力ヲ以テ債權者ニ移轉セラルル旨ヲ通知  
 スルノ權ヲ有ス(第六〇〇條第六〇一條第六〇六條獨逸民事訴訟法第七三六  
 條第七三七條)又執行裁判所ハ當然我帝國裁判權ノ行ハレタル事物ニ付キ有效  
 ナル差押ヲ爲スコト能ハス蓋シ差押ハ差押ヘキ債權カ國際法ノ原則ニ從ヒ  
 テ我帝國ノ強制權ニ支配セラレルヲ前提要件ト爲スヲ以テナリ而シテ差押フ  
 ヘキ債權カ我帝國ノ強制權ニ支配セラレルヲ否ヤハ第三債務者カ我帝國内ニ  
 於テ債務ヲ履行スヘキ義務ヲ負フヤ否ヤニ依リテ定マル蓋シ特約ナキ以上ハ

債權ノ履行地カ債權ノ所在地ナリ隨テ該地ニ行ハレル法カ準據法ナレハナリ  
 然レトモ此問題ハ債權ノ差押ニ際シテ調査セラレザルモノナリ何トナレハ債  
 務者及ヒ第三債務者ハ差押ニ際シテ審訊スヘキモノニ非サレハナリ(第五九七  
 條)第三債務者ハ債權ノ所在地ノ外國ニ在ル旨ヲ主張シテ差押ニ對シ  
 テ異議ヲ申立テ又債務者ハ同一ノ理由ニ基キ差押ニ對シ異議ヲ申立ツルコト  
 フ得ヘシ(第五四四條第五五八條)又債權者ハ債權ノ履行地ニ於テ債權者  
 金錢債權ノ差押ノ形式ハ第三債務者ニ對スル差押命令ノ送達ニ因リテ完成ス  
 (第五九八條第三項)故ニ差押ノ效力ノ發生ニハ第一ニ差押命令ヲ發スルコト第二  
 ニ其命令ヲ第三債務者ニ對シテ送達スルコトヲ要ス第一ニ差押命令ヲ發スル  
 コトハ強制執行手續ヲ開始スルニ非スシテ却テ強制執行ヲ開始スル執行裁判  
 所ノ行爲ナリ執行手續ハ執行交付與ノ時ニ於テ開始シ執行ハ債權者ヨリ行動  
 ヲ要求セラレタル執行機關カ債務者ニ對スル執行行爲ヲ現實ニ爲シタル時ニ  
 於テ開始ス(故ニ執行開始ノ條件カ成熟セタル間ハ差押命令ヲ發スルコトヲ得  
 ス差押命令ハ第三債務者ニ對シ債務者ニ支拂フヘカラナル旨ノ禁令即チ以後

債務者ニ對シテ爲シタル支拂ハ以前ノ支拂ハ此限ニ在ラズ債務消滅ノ效力ヲ生  
 ゼナルコトノ旨言ト債務者ニ對シテ債權者ヲ害スヘキ債權ニ關スル處分殊ニ其  
 取立ヲ爲スヘカラサル旨ノ命令(支拂フヘキ金額ノ供託ヲ求ムル訴ノ如キ債權  
 者ヲ害セサル行爲ハ此限ニ在ラズヲ包含ス但シ債權者ノ命令ヲ違脱スルモ第三  
 債務者ニ送達セラレタル差押命令ノ效力ヲ害セス蓋シ債務者ニ對スル命令ハ  
 實際的ノ必要アルニ止マレハナリ然レトモ債權者ハ執行裁判所ヲシテ該命令  
 ヲ發セシムルノ權利ヲ有ス而シテ差押命令ハ送達機關ニ對シ送達スヘキ原本  
 ヲ交付スルニ依リテ送達セラレルモノタルヤ當然ナリ(第五四四條第五八條第  
 二ニ差押命令ノ送達ハ獨逸民事訴訟法ト異ニシテ職權ヲ以テ之ヲ爲ス第一三  
 六條第一五三條第一五五條等第三債務者ニ對スル送達ハ補充送達ニ依ルコト  
 ヲ得ルモ(第一四四條乃至第一四七條公示送達ニ依ルコトヲ得ス第一五六條第  
 一五七條何トナレハ第三債務者ハ當事者ニ非タルヲ以テナリ故ニ公示送達以  
 外ノ送達ニ因リ第三債務者ニ對シテ送達ヲ爲スコト能ハサル場合ニ於テハ金  
 錢債權ノ差押ハ其效ナキモノト知ルヘシ債務者ニ對スル送達ハ債務者ノ所在

明カナラサルカ又ハ債務者カ外國ニ在ルトキニ限リ之ヲ爲スコトヲ要セス第  
 五四二條而シテ此場合以外ニ於テ債務者ニ對シテ送達ヲ爲テナリシカ爲メニ差  
 押ノ效力ハ毫モ害セラルルコトナシ唯裁判所書記官ニ執達吏ハ債務者ニ對シ  
 テ爲スヘキ送達ヲ爲テサリシ事實ニ因リテ債務者ニ生シタル損害ヲ賠償スヘ  
 キノミ執達吏ハ差押命令ノ送達ヲ爲スニ當リテ法律上明文ナシト雖モ第三債  
 務者ニ對シテ先ニ送達スルヲ適當トス何トナレハ若シ然ラズンハ債務者ハ第  
 三債務者ニ對スル送達ナキヲ奇貨トシテ債權ヲ處分スルコトヲ得レハナリ第  
 三債務者トハ債務者ノ債務者ナリ故ニ債務者及ヒ債權者ニ非サル第三者タル  
 コトアリ供託所ノ如キ差押ヘラレタル金錢其他ノ物件ヲ保管スル官廳ナルコ  
 トアリ又債權者タルコトアリ債權者カ第三債務者ナル場合ニ於テ差押ヲ爲ス  
 ニモ亦差押命令ヲ債權者ニ送達セラルヘカラス何トナレハ債權者ハ第三債務  
 者タル資格ヲ併有スルモノナレハナリ隨テ債務者ニ對シテノミ差押命令ヲ送  
 達シタルトキハ差押ノ效力ナシ第六百二十五條ハ金錢債權ノ差押ニ準用スヘ  
 キモノニ非サレハナリ但シ債權者カ第三債務者タルトキハ金錢債權ノ差押ノ

結果トシテ法律上相殺ヲ許ササル場合ニ相殺ノ結果ヲ發生スルヲ理由トシテ  
 差押ヲ許スヘキモノニ非スト主張スル反對說アレトモ採用スルニ足ラス何ト  
 ナレハ相殺カ法律上許サレタルノ理由ニ因リテ適法ナル他ノ行為ニ因リ同  
 ナル結果ヲ發生セシムルコトヲ禁シタルモノト認ムルコト能ハザレハナリ第  
 三債務者カ多數ナルトキ(不可分又ハ連帶債務等)ハ各債務者ニ對シ差押命令ヲ  
 送達スルニ依リテ各債務者ニ對シ差押ノ效力ヲ生ス民法第四二九條第四三〇  
 條第四四〇條債務者及ヒ第三債務者ハ差押命令ヲ發スルコトニ對シテ異議ヲ  
 申立ツルコトヲ得第五四四條又其異議ニ對スル裁判ニ對シ即時抗告ヲ爲スコ  
 トヲ得第五八條(手續)ニ依リテ異議ヲ申立ルコトヲ得  
 差押ハ第三債務者ニ對スル送達ヲ以テ效力ヲ生ス金錢債權ノ差押ノ效力トシ  
 テハ(1)第三債務者ハ差押命令ノ送達以後有效ニ債務者ニ對シ支拂ヲ爲スコトヲ  
 得ス然レトモ之カ爲メニ債務者ハ差押債權ニ關スル權利ヲ喪失スルモノニ非  
 ス適法ナル債權ノ轉付命令ノ發セラザルマテハ依然差押債權ノ債權者ナリ故

(3)債務者ハ第三債務者カ破産宣告ヲ受ケタル場合ニ於テ債權ノ届出ヲ爲シ且  
 ヲ破産債權者トシテノ議決權ヲ行使スルコトヲ得第三債務者カ差押命令ノ送  
 達アリタルモ差押ノ事實ヲ知ラザリシカ爲メニ差押命令カ補充送達ニ依リテ  
 送達セラレタル場合ノ如キ債務者ニ對シテ爲シタル支拂其他債務者ト結約シ  
 タル延期又ハ債務ノ免除等ハ差押債權者ニ對シテ效力ヲ有スルヤ否ヤハ民法  
 三依リテ之ヲ定ム何トナレハ第三債務者ニ對スル禁令及ヒ債務者ニ對スル命  
 令ハ債權差押ノ形式ヲ定メタルモノニシテ差押ニ附帶シタル民法上ノ效力ヲ  
 定ムルモノニ非ザレハナリ(4)第三債務者ハ差押命令ノ送達後其債權者トシテ  
 而シテ余輩ハ民法上ノ原則ニ從ヒテ有效ナリト論決スルヲ正當ト信ス何トナ  
 レハ第三債務者ハ善意ナルヲ以テナリ第三債務者ハ債權ノ差押アリタルニ因  
 リテ支拂期ニ違シタル債務ノ支拂ヲ免ルルモノニ非ス債務額ヲ供託シテ債務  
 關係ヨリ離脱スヘキ義務ヲ負ヒ又權利ヲ有ス是以テ債權ノ差押ハ債務者カ  
 第三債務者ニ對シテ債務額ヲ供託ヲ爲スヘキコトヲ求ムル訴訟ニ同一ノ目的  
 ノ爲メニスル強制執行ノ申立ヲ爲スコトヲ得ルノ妨ト爲ラス何トナレハ法律

ハ差押ニ因リ債務者ニ對シ唯差押債權者ヲ害スル行爲ヲ禁シタルニ止マレハナリ同一ノ理由ニ依リ債務者ハ第三債務者ニ對シ差押債權ニ關スル確認ノ訴ヲ提起スルコトヲ得第三債務者ハ債務者ハ差押アルタルニモ拘テス支拂ヲ求ムル訴訟ヲ提起シ又ハ差押以前ニ提起シタル支拂ヲ求ムル訴訟ヲ履行シタルトキニ於テ差押アルコトヲ理由トシテ原告タル資格大キキト實體上ハ抗辯ヲ口頭辯論終結マテニ提起スルコトヲ得但シ差押ハ第三債務者ニ對シ負擔ヲ言渡シタル判決確定以後ニ於テ行ハレタルトキハ前示ノ抗辯ヲ民事訴訟法第五百四十五條ノ規定ニ基キ訴ヲ以テ主張シ且ツ民事訴訟法第五百四十七條ノ規定ニ從ヒテ強制執行ヲ避ケルコトヲ得民事訴訟法第五百五十條殊ニ同條第二ハ此場合ニ適用カレ何トナレハ該規定ニ強制執行ノ停止ニ關スル裁判ヲ前提ト爲セハナリ故ニ第三債務者ノ差押命令ハ提出ハ執達吏カ執行ヲ停止スルノ效力ヲ生スルモノニ非ズヤテ却テ第三債務者ノ求ニ依リ債務額ヲ供託スルノ效力ヲ生スルモノニ過キコト第三債務者ニ對スル差押ノ效力ニ關シテ債務者ハ差押債權者ノ差押債權ヲ害スルニ至ルヘキ債權ノ處分ヲ爲スコト

ヲ得ス隨テ差押債權者ノ差押債權ヲ害セサル範圍内ニ於テ差押債權ヲ處分スルコトヲ得ヘシ債務者カ爲レタル差押債權者ノ權利ヲ害スル行爲ハ無効ナルヤ否ヤハ民法ニ依リテ之ヲ定ム余輩ハ法理上無効ナリト論結スルヲ正當ト認ム(二)デールンブルヒ氏(Deelenburg)第一卷第二百十七節參考然レトモ差押命令カ未タ第三債務者ニ對シ送達アラサル場合ニ於テハ之ニ反ス何トナレハ未タ差押ノ效力ヲ發セザレハナリ第三取得者カ善意ナル場合モ亦然ラン(債務者ニ對スル效力)ハ(三)又(債務者三)八二節以テ對抗抗ハ得ル債權ニ對シテハ債權者ノ債權ハ(ハ)差押以前ニ於テ差押債權ニ付キ權利ヲ取得シタル第三者ハ其後ノ差押ノ爲メニ何等ノ不利益ヲ被ラサルコトハ敢テ疑ナキ所ナリ然レトモ債務者ニ對スル差押命令ノ送達以前ニ於テ債務者ヨリ差押債權ヲ讓受ケタル者ノ權利ハ債權讓渡ノ通知又ハ之ニ關スル第三債務者ノ承諾以前ニ於テ差押ヲ爲シタル差押債權者ノ權利ニ優先スルコト能ハサルヘシ何トナレハ第三債務者ハ差押命令ノ送達ヲ受ケタル後差押債權者ノ權利ヲ害スル方法ニ於テ債務者ヨリ債權讓渡ノ通知ヲ受ケ又ハ之ヲ承諾スルコト能ハナレハナリ(民法第四百七條又



第三債務者カ債權讓渡ノ通知ヲ受ケル以前ニ於テ差押債權者ニ支拂ヲ爲シタルトキハ讓受人ハ其權利ヲ第三債務者ニ有效ニ主張スルコト能ハス何トナレハ讓受人ハ適當ナル時期ニ於テ債權讓渡ノ通知ヲ爲サザリシヲ以テナリ(效力(第五九八條)獨逸舊民事訴訟法第七三〇條) 答ハ元前以前ハ債權者カ債權者ニ對シテ抵當附(不動産買ヲモ包含ス)金銭債權ヲ差押ヘタル場合ニ於テハ債權者ハ債務者ノ承諾ヲ要セスシテ其債權ノ差押ヲ登記簿ニ記入スルノ權利アリ是レ債權者ノ爲メニ差押ノ效力ヲ擔保物ヲ買受ケタル者ニ對シテ對抗スルコトヲ得セシムルカ爲メナリ(民法第三八二條)以下債權者ハ執行裁判所ニ對シテ記入ノ申請ヲ差押命令ノ申請ト同時又ハ其申請以後ニ爲シ裁判所ハ擔保物ノ所有者ニ對シテ差押命令ヲ送達セタル後ニ於テ記入ノ手續ヲ實施ス蓋シ擔保物ノ所有者即チ第三債務者ニ對シテ差押命令ヲ送達セタル以前ニ於テハ債權差押ノ效力ナキモノナレハナリ記入手續ノ實施ハ裁判所カ登記判事ニ記入ヲ囑託スルニ依リテ行ハル(第五九九條)獨逸舊民事訴訟法第七三二條)同新民事訴訟法第八三〇條) 支拂又ハ此ニ類似スル繼續收入ノ債權ノ差押ハ債權額ヲ限リシテ差押以

後ニ收入スヘキ金額ニ及フモノナリ是レ我民事訴訟法カ獨逸民事訴訟法ト同シク支拂給其他此ニ類似スル繼續收入ヲ以テ全體ノ債權ト爲シ唯其履行カ各時期ニ分タレタルモノト認メタルニ由レリ(支拂給ハ勞務ニ對スル報酬ニ非シテ官吏タル地位ニ伴フ生活資料ナリ)支拂給ニ類似スル繼續收入ハ法規ノ目的ト原因トニ從ヒテ推究スレハ單一ナル法律關係ニ基キ第三債務者カ債務者ニ對シテ每期ニ給付スヘキ債務者ノ收入ナリト謂ハタルヘカラス故ニ恩給金ノ請求終身年金ノ請求養料ノ請求ノ如キハ之ニ屬ス(貸金ノ支拂ヲ求ムル貸金人ノ權利ハ契約ノ内容ニ從ヒテ唯一ノ權利ト認ムルコトヲ得ル場合ニ於テハ繼續收入ト爲ルヤ言フ埃タス然レトモ辯護士公證人カ常事者ヨリ受領スヘキ收入醫師カ其醫術ノ應用ヨリシテ受取ルヘキ收入等ハ支拂給ニ類似スル繼續收入ト認ムヘカラス何トナレハ該收入ハ繼續的性質ヲ缺クモノナレハナリ(公私ノ職務上ノ收入ノ差押ハ以後ノ變更ニ因レル收入ニモ亦及フモノタリ)債務者ニ對シテ職務上ノ收入ヲ給付スル者即チ第三債務者(國家又ハ一人ノ變更ハ新ナル差押行爲ヲ必要トス)故ニ債務者タル官吏カ會社員ト爲リタル場合ニ於テハ官吏タル

職務上收入ノ差押カ會社員タル職務上ノ收入ニ及ハサルモノトス債務者ト第三債務者トノ間ニ於ケル單純ナル職務關係ノ變更ハ既ニ爲シタル職務上ノ收入ノ差押ニ對シ何等ノ影響ヲ及ボス所ナシ債務者ノ轉官兼任増俸ノ如キ即チ是ナリ故ニ職務上收入ノ差押ハ此等ノ變更ニ因レル收入ニモ亦及フヘキモノタルヤ當然ナリ同一ノ法理ハ恩給ヲ差押ヘラレタル退職官吏カ復職シタル場合若クハ職務上ノ收入ヲ差押ヘラレタル現任官吏カ退職セラレタル場合ニ於テ受領スヘキ職務上ノ收入ニ關シテモ行ハル恩給ノ差押ヲ爲スコトヲ得ルト假定ス(第六〇四條第六〇五條)

(二) 有體物ノ引渡若クハ給付ヲ目的トスル債權ニ關シテハ法律上何等ノ區別ナキヲ以テ目的カ占有ノ移轉ナルト損害ノ賠償ナルト目的物カ動産ナルト不動産ナルト又請求ノ性質ハ物權的ナルト債權的ナルトニ拘ラス立法の類推上前ニ述ヘタル金銭債權ノ差押ト略ホ同一ノ手續ニ依リテ差押フヘキモノトス(第六一四條)獨逸民事訴訟法第七四五條引渡ハ特定物ノ交付ニシテ給付ハ代替物ノ交付ナルコトハ獨逸舊民事訴訟法第七六十九條及ヒ第七百七十條ノ條

文上明白ナリ然レトモ我民事訴訟法第七百三十條ニ於テハ代替物ニ關シテモ亦引渡ト謂フカ故ニ法文上引渡ト給付トノ間ニ於テ何等ノ區別ナキカ如キモ引渡及ヒ給付ナル法語ヲ併用スルトキハ前ニ示シタルカ如キ區別ニ基キタル法意ナリト解釋スルヲ正當ナリト信ス而シテ特定ノ金銭ノ引渡ヲ目的トスル債權ハ第六百十四條ニ依リテ差押フヘキモノニシテ第七百三十條ニ規定シタル債權トシテ取扱フヘキモノニ非ス何トナレハ此種ノ債權ハ其内容ニ從ヘハ民事訴訟法第六百十五條(獨逸民事訴訟法第七四五條)ニ規定シタル以外ノ差押手續ト調和スルコト能ハサレハナリ但シ單純ナル行爲若クハ不行爲ヲ目的トスル債權ハ此限ニ在ラサルヤ言フ埃タス然レトモ變則トシテ差押手續ヲ行フ(イ) 差押フヘキ債權ノ目的物カ有體動産ナル場合ニ於テハ執行裁判所ハ民事訴訟法第五百九十八條及ヒ第六百十四條ニ基キテ差押命令ヲ發スルト同時ニ第三債務者ニ對シ目的物ヲ債權者カ委任セタル執達吏ニ引渡スヘキ旨ノ命令ヲ發ス(第六一五條)第一項差押ニ付テハ獨逸舊民事訴訟法第七四六條第一項是レ差押フヘキ目的物ヲ公ノ保管ニ付スヘキ目的ニ出テタル規定ナリ此命令ノ

送達及ヒ差押ノ效力發生等ハ第五百九十八條ノ規定ニ依ル第六一四條目的物カ第五百七十條ノ規定ニ從ヒ差押フルコト能ハサル物ナルトキハ差押ヲ爲スコトヲ許サス故ニ執行裁判所カ差押命令ノ申請ヲ却下シ又ハ既ニ發シタル差押命令ヲ債務者ノ異議ニ基キ第五四四條取消ヲアルヘカラス其他差押ハ常ニ民事訴訟法第六百十八條ニ規定シタル制限ヲ受クルモノトス而シテ引渡スヘキ差押物カ債務者及ヒ第三債務者ノ共有ニ屬セタルトキハ差押ハ唯債務者ニ歸スヘキ持分ニ對シテノミ行ハル故ニ目的物ノ引渡命令ニ於テ債權者ヨリ委任セラレタル執達吏若クハ第三者カ目的物受領ノ權アル旨ヲ記載セサルヘカラス此記載ヲ缺キタル場合ニ於テハ第三者ハ第五百四十九條ノ規定ニ基キ異議ノ訴ヲ提起シ以テ自己ノ利益ヲ防禦スルコトヲ得ヘシ執行裁判所ハ引渡命令ヲ發スルニ際リテ特ニ執達吏ノ氏名ヲ命令中ニ於テ表示スルコトヲ要セス何トナレハ執達吏ハ第三者ニ對シテ執行力アル正本ヲ所持スルニ因リテ目的物ヲ受領スルノ權限アルヲ以テナリ(第五三四條)第三債務者ハ引渡命令ノ送達ニ因リテ受領ノ權限ヲ有スル執達吏ニ目的物ヲ引渡スノ義務ヲ負フ然レトモ第

三債務者カ引渡命令ニ應セザルトキハ執達吏ハ目的物ヲ第三債務者ノ意思ニ反シテ取立ツルノ權ナシ唯執行調書ニ於テ拒絕シタル旨ヲ記載スヘキノミ債權者ハ斯ル場合ニ於テ其債權ヲ第六百條及ヒ第六百一條ニ基キテ自己ニ轉付セシメ第三債務者ニ對シ第六百十五條ノ趣旨ニ從ヒテ自己カ委任シタル執達吏ニ目的物ヲ引渡スヘキ旨ノ訴ヲ提起スルコトヲ得第六一〇條獨逸舊民事訴訟法第七四〇條此訴ヲ是認シタル判決ハ第七百三十條ノ規定ニ從ヒテ執行スルモノタリ而シテ第三債務者カ任意ニ又ハ判決ノ結果トシテ目的物ヲ執達吏ニ引渡セタルトキハ此時期ヨリシテ債權者ノ爲メニ目的物其物ニ對スル差押權カ成立スルモノトス(第五六六條)第五六七條)第三債務者タルト否トヲ問ハス引渡スヘキ目的物上ニ有スル)第三者ノ權利ハ民事訴訟法第六百十五條第一項ノ命令ノ爲メニ損傷セラレス故ニ第一ニ第三債務者ハ斯ル權利ニ基キ引渡ヲ拒絕シ且ツ訴訟ニ於テ抗辯トシテ提出スルコトヲ得ヘシ何トナレハ引渡命令ハ第三債務者カ)第三者ニ對スル目的物ニ關スル責任ヲ免除スルモノニ非サレハカ)第二ニ)第三債務者カ引渡ヲ爲シタルトキハ)第三者ハ目的物ニ關スル自己ノ

權利ヲ第五百四十九條及ヒ第五百六十五條ノ規定ニ從ヒテ主張スルコトヲ得  
 第三ニ第三債務者ハ目的物上ニ質權ヲ有スル場合ニ於テ之ニ基キ目的物ノ提  
 出ヲ拒マサル以上ハ第五百六十五條ノ規定ニ基キ優先ノ辨濟ヲ求ムル權利ヲ  
 主張スルコトヲ得ヘシ  
 (ロ) 差押フヘキ債權ノ目的物カ不動産ナル場合ニ於テハ其目的カ占有權ノ移  
 轉ナルト所有權ノ移轉ナルトニ拘ラス(法律上區別ナキヲ以テ)執行裁判所ハ民  
 事訴訟法第五百九十八條ニ基キテ差押命令ヲ發スルト同時ニ債權者ノ申立ニ  
 因リテ第三債務者ニ對シテ目的物タル不動産ヲ其所在地ヲ管轄スル區裁判所ヨ  
 リ命シタル保管人ニ引渡スヘキ旨ノ命令ヲ發ス(第六一六條第一項)獨逸舊民事訴  
 訟法第七四七條第一項是レ前ニ述ヘタル所ト同一ノ法意ニ出ツルモノニシテ唯  
 其引渡ヲ受タヘキ者カ執達吏ニ非スシテ却テ區裁判所ヨリ命セラレタル保管  
 人タルノ差異アルノミ此命令ノ送達及ヒ差押ノ效力發生等ハ第五百九十八條  
 ノ規定ニ依ル引渡スヘキ不動産カ債務者及ヒ第三者ノ共有ニ屬シタル場合ニ  
 於テハ差押ハ債務者ノ有スル持分ニ對シテノミ行ハルルコトハ前ニ述ヘタル

如シ保管人ノ任命ハ執行裁判所ノ職權ニ屬セスシテ不動産所在地ノ區裁判所  
 ノ職權ニ屬スル理由ハ此命令ト共ニ不動産ニ對スル強制執行カ開始セラレタ  
 レハナリ(第六四一條)獨逸舊民事訴訟法第七五五條債權者ハ引渡命令ニ包含シ  
 タル差押命令ヲ不動産所在地ノ區裁判所ニ提出シ以テ保管人ノ任命ヲ求メ裁判  
 所ハ該任命ノ決定ヲ第三債務者ニ送達ス(第五九八條)第三債務者カ引渡命令ニ  
 應セザル場合ニ於ケル手續等ハ前ニ述ヘタル所ト同一ナルヲ以テ之ヲ省略ス  
 而シテ目的物ヲ保管人ニ引渡スヘキ旨ノ訴ヲ是認シタル判決ハ第七百三十一  
 條ノ規定ニ從ヒテ執行スルコトヲ得ヘシ

(三) 債權ニ非タル財産權ニ關シテハ前ニ述ヘタル差押方法ニ準據シテ差押ヲ  
 爲ス第六二五條第一項第五九四條乃至第六二四條殊ニ執行裁判所ノ管轄差押  
 命令ヲ發スルコト及ヒ其送達ニ關シテハ金錢債權ノ差押ニ關スル規定ノ適用  
 ヲ受クルモノナリ(第五九四條)第五九八條而シテ差押フヘキ財産權ニ付キ其行  
 使上第三者ノ給付若クハ承認ヲ必要ト爲ス場合之ヲ換言スレバ差押フヘキ財  
 産權ニ對シテ特定ノ給付ヲ爲スヘキ義務ヲ負ヒタル第三者アル場合ニ於テハ

地上權、永小作權等ノ如キ第三者ニ對スル差押命令ヲ送達ニ因リテ差押ヲ爲シ  
 斯ル第三者ナキ場合ニ於テハ(專賣權ノ如キ)債務者ニ對シ少クトモ權利ノ處分  
 ヲ禁スル旨ノ命令ヲ包含シタル差押命令ヲ送達スルニ因リテ差押アリタルモ  
 ノト看做ス蓋シ第三者ナキヲ以テ第五百九十八條ノ規定ヲ適用スルコト能ハ  
 サレハナリ其他執行裁判所ハ差押ニ因リ處分シ得ヘキ權利ニ付キ特別ノ命令  
 ヲ發スルノ權ヲ有ス殊ニ管理者ニ管理セシムルカ如キ命令ヲ發スルコトヲ得  
 此場合ニ於テハ管理スヘキ物件ヲ管理者ニ交付スルニ因リテ差押ノ效力ヲ生  
 スルモノナリ但シ第三者若クハ債務者ニ對スル差押命令ヲ送達ニ因リテ既ニ  
 差押ノ效力ヲ生シタルトキハ此限ニ在ラス差押ノ消滅ハ前ニ説明シタル所ナ  
 ルヲ以テ茲ニ之ヲ省ク

財産權ハ總テ差押フルコトヲ得ルモノニ非ス動産中ニ於テ差押フルコト能ハ  
 タル物アルト同シタ財産權中ニモ差押フルコト能ハサルモノアリ  
 (1) 民法上他人ニ移轉スルコト能ハサル財産權ハ強制執行ノ爲メニ差押フル  
 コトヲ得ス何トナレハ金錢債權ノ強制執行ハ債務者ノ財産ヲ以テ債權者ノ擔

足ニ供スルモノナルカ故ニ此種ノ財産權ハ強制執行ノ目的物タルコトヲ得ナ  
 レハナリ

(ロ) 特別法ヲ以テ差押ヲ禁止シタル財産權例ハ恩給官吏恩給法第一八條ハ  
 差押フルコトヲ得サルヤ當然ナリ

(ハ) 實體法上及ヒ特別法上差押ヲ認許シタル財産權ト雖モ第六百十八條ノ制  
 限内ニ在ルモノハ之ヲ差押フルコトヲ得ス此制限ハ公益ト債務者ノ利益トヲ  
 保護スルカ爲メニ設ケラレタル制度ナリ故ニ第一ニ債務者ハ合意又ハ拋棄ニ  
 依リテ該制限ヲ排斥スルコトヲ得ス然レトモ實體法上反對ノ明文ナキ以上ハ  
 此制限内ニ於ケル權利ノ讓渡買入及ヒ之ニ依リテ生スル權利ヲ訴強制執行並  
 ニ相殺ヲ以テ主張シ得ルヤ言テ缺タス第二ニ裁判所ハ職權ヲ以テ調査ヲ爲シ  
 民事訴訟法第六百十八條ノ制限ニ觸ルルモノト認メタル以上ハ債權者ノ差押  
 命令ノ申請ヲ却下セサルヘカラス而シテ差押フヘキ債權ニ付キ第六百十八條  
 ニ規定シタル制限ニ觸ルルヤ否ヤノ争ヲ生シ且テ制限内ニ在ルコト明瞭ナラ  
 ナルトキハ制限内ニ在ルモノト主張スル當事者即チ債務者ハ舉證責任ノ原則

ニ從ヒテ立證セサルヘカラス又此制限ハ金錢債權ノ差押ノメナラス有體物ノ引渡若クハ給付ヲ目的トスル債權ノ差押破産的差押及ヒ假差押ノ執行ニ關シタモ亦行ハル第六一四條第七四八條第七五〇條商法第一〇〇一條然レトモ債務者カ差押フルコト能ハサル財産權行使ノ結果トシテ既ニ受取リタル金錢其他ノ物件ニ關シテハ及ハサルモノトス何トナレハ斯ル物件ハ第五百七十七條ニ基キテ差押フルコトヲ得ルキヤ否キヤ定ムヘキモノナレハナリ第六百十八條ノ制限ニ反スル執行裁判所ノ決定ハ第五百四十四條ニ基キテ債務者第三債務者及ヒ利害關係アル第三者第六一八條第二參考ヨリ異議ヲ以テ攻撃セラル而シテ差押カ此制限ニ反スル事實ニ基キ第三債務者若クハ利害關係アル第三者ノ爲スヘキ特別ナル異議ノ訴及ヒ第三債務者ニ對スル債權者ノ訴ニ對シ前者カ該事實ニ基ク抗辯ノ提出ハ異議ヲ申出ツル權アルノ故ヲ以テ除外セラレサルモノナリ

第六百十八條ノ規定ニ依リテ差押フルコトヲ得タル債權ノ第一ハ法定ノ養料請求權ナリ法定養料請求權ハ身分法上ノ關係ニ因リ生スル養料請求權ニシテ

如何ナルモノカ之ニ屬スルヤハ民法ノ定ムル所ニ依ル(民法第七九〇條第八七九條第八九〇條等)而シテ過去ノ養料ノ爲メニスル賠償請求權ハ養料請求權ノ性質ヲ喪失スルヲ以テ第六百十八條第一號ノ適用ヲ受ケサルヤ當然ナリ其第二ハ債務者カ義捐建設所ヨリ又ハ第三者ノ慈惠ニ因リ受ケ且ツ債務者及ヒ其家族ノ生活ノ爲メニ必要ナル程度ニ於ケル繼續ノ收入ナリ義捐建設所又ハ第三者ノ慈惠ニ因リテ受ケル收入トハ給與者カ給付スヘキ義務ヲ負ハス且ツ反對給付ヲ求メタル第三者ヨリ受ケル收入ニシテ債務者及ヒ其家族ノ生活ノ爲メニ必要ナル程度ニ於ケル收入トハ債務者ノ從來ノ生活上ノ位置ヲ標準トシテ執行裁判所カ必要ナリト認定シタル收入ナリ隨テ爾後必要ナキニ至リタルトキハ之ニ關スル部分ハ更ニ差押フルコトヲ得此種ノ收入ヲ差押フルコトヲ得タル理由ハ給付者ノ慈惠ノ目的ヲ空シウセザラシメシカ爲メナリ其第三ハ下士兵卒ノ給料並ニ恩給及ヒ其遺族ノ扶助料ニシテ明治二十三年六月法律第四十五號軍人恩給法明治二十四年十二月法律第四號等ヲ參照スヘシ其第四ハ出陣ノ軍隊又ハ役務ニ服シタル軍艦ノ乘組員ニ屬スル軍人軍屬ノ職務上ノ收入

ニシテ出陣ノ軍隊トハ宣戰以後ニ於ケル軍隊ニシテ役務ニ服シタル軍隊トハ宣戰以後ニ於ケル軍艦並ニ演習ニ充テラレタル軍艦ナリ其第五ハ官吏神職僧侶及ヒ教師ノ職務上ノ收入即チ俸給並ニ報酬恩給及ヒ其遺族ノ扶助料ニシテ此等ノ事項ニ關シテハ種種ナル特別法アルカ故ニ參照ヲ望ム其第六ハ職工勞役者雇人カ其勞務又ハ役務ノ爲メニ受タル報酬ナリ而シテ法律ハ債權者ノ利益ヲ保護スル目的ヲ以テ前ニ示シタル第一第五及ヒ第六ノ場合ニ於テ職務上ノ收入恩給其他ノ收入カ一箇年間ニ三百圓ヲ超過シタルトキハ超過額ノ半額ヲ差押フルコトヲ得セシメタリ既ニ差押ヘタル債權ハ既ニ差押ヘタル有體物ト異ニシテ他ノ債權者ノ爲メニ差押アルコトヲ得サルモノニ非ス同一ノ債權ハ漸次ニ數名ノ債權者ノ爲メニ各獨立的ニ第五百九十八條ノ形式ヲ履ミテ差押アルコトヲ得ルハ獨逸民事訴訟法上一點ノ疑ナキ所ニシテ又我民事訴訟法第六百九條第三ノ明文上一點ノ疑ナキ所ナリ而シテ手形其他裏書ヲ以テ移轉スルコトヲ得ル證券ニ因レル債權ノ差押ニ關シテハ例外トシテ第五百八十六條ヲ適用スヘキモノト信ス獨逸ニ於テハ「ガウ」ニ「ラ」モ「スキ」民等ノ如キ

多數ノ學者ハ例外トシテ獨逸民事訴訟法第七百二十七條ヲ適用スヘキモノナリト主張スレドモ獨ラ「ヘルマン」民ハ此種ノ債權ハ債權トシテ差押ノ目的物タルカ故ニ有價證券ヲ占有スルニ依リテ差押ヲ爲スノ一事ハ有體動産ニ關スル差押ノ規定ノ適用ヲ正當ナラシメスト主張シ以テ反對ニ論決セリ

(C) 差押以後ノ手續

差押ヘタル債權其他ノ財産權ニ付キ差押債權者ラシテ満足ヲ得セシムル政務ヲ取扱フ者ハ執行裁判所ナレドモ其満足ヲ得セシムル手續ハ差押ヘタル財産權ノ種類ニ從ヒテ各同シカラス左ニ之ヲ分説スヘシ

第一 手形其他裏書ヲ以テ移轉スルコトヲ得ル證券ニ因レル債權ニ關スル差押以後ノ手續

此種ノ債權ニ關スル差押以後ノ手續即チ換價ハ總テノ債權ニ關スル規定ニ從ヒテ之ヲ爲シ第六〇〇條乃至第六一三條第六一四條第六一五條第六一七條第六二一條第五百七十二條以下ノ規定ニ從ヒテ之ヲ爲スヘキモノニ非ス何トナレハ第六百三條ハ唯差押ノ方法ヲ規定シタルニ止マレハナリ故ニ此種ノ債權

ハ有價證券カ継令無記名ナル場合ニ於テモ第六百條第六百一條ノ規定ニ從ヒテ移轉スルコトヲ要ス

第二 金錢ノ支拂ヲ目的トスル債權ニ關スル差押以後ノ手續

此種ノ債權ニ關スル差押以後ノ手續ハ執行裁判所カ債權者ノ申請ニ因リテ第六百十三條ノ場合以外ニ於テ差押債權者ノ爲メニ取立又ハ轉付ニ關スル移轉命令ヲ發スルニアリ(第六〇〇條獨逸舊民事訴訟法第七三六條金錢債權ノ差押ハ前ニ述ヘタル如ク第三債務者ニ對シ其債權者タル執行債務者ニ支拂ヲ爲スコトヲ禁シタルニ止マルヲ以テ第三債務者ハ之カ爲メニ差押ヘタル債權ヲ主張スルノ義務ヲ負フコトナク又差押債權者ハ之カ爲メニ差押ヘタル債權ヲ主張スルノ權ヲ有セス是ニ於テカ差押債權者カ差押債權ニ付キ満足ヲ享有スルニ尙ホ特定ノ裁判所ノ行爲ヲ必要トスルハ固ヨリ怪ムニ足ラス斯ル目的ノ爲メニスル裁判所ノ行爲ヲ移轉命令ト稱ス有體物ノ強制執行ニ於ケル賣却ト相對シ且ツ法律上差押ト異ナレハ別派ノ行爲ナリ立法上ノ理由ハ

債權者ノ移轉命令ヲ求ムル申請ハ或ハ差押ノ完成後或ハ差押命令ノ申請ト同

時ニ爲スコトヲ費第六百三條ノ場合ニ於テハ差押ハ執事吏ノ占有ニ因リテ成ルモノナルカ故ニ同時ノ申請ハ事實上不能ニ屬スルハ官ヲ執タシ此申請ニ付キ管轄權ヲ有スル執行裁判所ハ(第五四三條申請ヲ正當ト認メタル場合)於テ移轉命令ヲ發ス而シテ債務者ヲ審訊スルト否トハ執行裁判所ノ自由ニ判斷スル所ナリ蓋シ債務者ヲ審訊スルハ法律上明文ヲ缺クモ禁止シタルニ非ザレハナリ移轉命令ハ或ハ單獨ニ或ハ差押命令ト共ニ發スルコトヲ得而シテ轉付命令ハ差押ノ完成ヲ前提要件ト爲スコトハ第六百條ニ所謂差押ヘタル金錢ノ債權者アル明文ニ徴シテ明瞭ナリ故ニ前者ノ場合ニ於テ未ダ第三債務者ニ對スル差押命令ノ發送ナキトキハ移轉命令ハ當然無効ニシテ第三債務者ニ對スル差押命令ノ補發發送ニ依リテ之ヲ補充スルコトヲ得ス後者ノ場合ニ於テハ移轉命令ハ差押ノ完成ヲ條件トシテ行爲トシテ表ハルモノ也ノナリ隨テ該命令ハ第三債務者ニ對スル差押命令ノ發送ニ因リテ效力ヲ發生ス(第五九八條第三項執行裁判所ハ職權ヲ以テ移轉命令ヲ第三債務者及ヒ債權者ニ發送セザルニカラス(第六〇〇條第二項移轉命令ノ效力發生ニ關シテハ獨逸民事訴訟法ノ解



釋トシテ學說ニ派ニ分レタリ第一說ハ「ラシタニ」カク「ブ」ニ「リ」テ「モ」ニ「キ」ル「氏」  
 等ノ主張スル所ニシテ移轉命令ハ之ヲ債權者ニ交付スルニ因リテ完成シ該命  
 令ヲ第三債務者及ヒ債務者ニ送達スルハ債權者カ取立ヲ爲シ又ハ債權者移轉  
 ニ因リテ生シタル權利ヲ有スル旨ヲ通知スルヲ目的ニ外ナラスト曰ヒ「ガ」所  
 有氏ハ債權者ニ對スル送達ヲ以テ「ハ」ル「ハ」氏ハ第三債務者ニ對スル送達ヲ以  
 テ移轉命令ノ完成スルモノナリト曰ヘリ我民事訴訟法ノ解釋トシタル疑ナキニ  
 シモ非スト雖モ同法第六百條第六百一條ニ依リテ推究スレハ移轉命令ハ差押  
 命令ト同シク第三債務者ニ送達スルニ因リテ完成スト論決スルヲ得ヘシ獨逸  
 舊民事訴訟法第七百三十條ハ直接送達主義ヲ採用シタルヲ以テ我民事訴訟法  
 第五百九十八條第二項ノ如ク債權者ニ其送達ヲ爲シタル旨ヲ通知スヘシトノ  
 法文ナシ故ニ獨逸舊民事訴訟法第七百三十六條ニ於テ單ニ第七百三十條第二  
 項ノ規定ハ之ヲ準用スト規定スルモ爲メニ債權者カ移轉命令ヲ發セラレタル  
 ヤ否ヤヲ知ラサルノ事實ナレ然ルニ我民事訴訟法第六百條第二項ハ右命令ノ  
 送達ニ付テハ第五百九十八條第二項ノ規定ヲ準用スト明言スルニ止メタルヲ

以テ債權者ニ移轉命令ノ送達ヲ通知スルコトナシ隨テ法文上債權者ハ移轉命  
 令ノ發セラレタルコトヲ知ルニ由ナキコトト爲リ立法上甚タ失當タリト認ム然  
 レトモ解釋上第二百四十五條第三項ニ依リ債權者ニモ送達スヘキモノトシテ  
 缺點ヲ補フコトヲ得ヘシ移轉命令ニ對シテハ債務者及ヒ第三債務者カ第五百  
 四十四條及ヒ第五百五十八條ノ規定ニ從ヒテ不服ヲ申立ツルコトヲ得ルヤ當  
 ラ埃タス  
 執行裁判所カ移轉命令ノ申請ヲ不當ナリト認メタルトキハ決定ヲ以テ之ヲ却  
 下ス該決定ハ職權ヲ以テ債權者ニ送達セサルヘカラス何トナレハ此債權者ハ  
 第五百五十八條及ヒ第四百六十六條第二項ニ基キテ即時抗告ヲ以テ攻撃スル  
 コトヲ得ヘケレハナリ有體動産ノ差押ニ於テ執達吏カ債務者ニ代リテ差押物  
 ヲ賣却スルト同シク執行裁判所ハ金錢債權ノ差押ニ於テ債務者ニ代リテ差押  
 ヘタル債權ヲ債權者ニ移轉ス之ヲ換言スレハ移轉命令ハ債權者ノ權利行為ノ  
 結果トシテ生スル所ト同一ノ效力ヲ生ス然レトモ差押ヘタル債權カ手形其餘  
 裏書ヲ以テ讓渡スルコトヲ得ル證券ニ因レル債權ナルトキハ移轉命令ハ裏書

讓渡ノ效力ヲ生セザルヘシ何トナレハ移轉命令ハ債權者ノ爲メニ差押債權ノ取立又ハ差押債權ノ讓渡ノ效力アルニ止マレハナリ移轉命令ハ債權者ニ其満足ヲ享有セシムルノ目的ニテ發セラレ故ニ差押債權ノ履行ヲ擔保スル附帶ノ權利保護抵當等モ亦其ニ移轉スルモノト聞フヘシ又移轉セラレタガ差押債權ノ主張ニ關シ證書ヲ必要ト爲ス場合ニ於テハ債權者ハ之ヲ差押債權者ニ引渡スヘキ義務ヲ負フ何トナレハ證書並ニ之ヲ占有スル權利ハ移轉セラレタル差押債權ノ從物トシテ移轉セラレタルモノナレハナリ而シテ債權者カ任意ニ其義務ヲ履行セザルトキハ特別ナル債務名義ヲ要セスシテ強制執行ノ方法ヲ以テ該證書ヲ債務者ヨリ取上クシムルコトヲ得第七三〇條獨逸民事訴訟法學者例ヘハ「ガウプ」(Gauß)「モースキ」(Moeske)民等ハ債務者所持ノ證書取上ヲ目的トスル強制執行ノ債務名義ハ移轉命令其モノタリ又執行力アル正本トシテハ獨逸民事訴訟法第六百七十一條我民事訴訟法第五二八條ニ從ヒテ遂達シ且ツ引渡スヘキ義務アル證書ヲ表示シタル移轉命令ノ正本ト結合シタル從前ノ債務名義ノ執行力アル正本ヲ以テ足レリトシ特ニ引渡義務ヲ表示シタル特別ナル執行力ヲ

ル正本ヲ必要トセス而シテ「ガウプ」氏ハ尙ホ債權者ハ之カ爲メニ移轉命令ヲ求ムル申請ニ於テ若クハ此命令中ニ引渡スヘキ證書ノ表示ナキ場合ニ於テ之ヲ補充スル申請ニ於テ可成の引渡スヘキ證書ヲ確實ニ表示スヘキコトヲ要スル旨ヲ明言シタリ又「プラント」氏ハ債權者カ移轉セラレタル債權ヲ主張スルカ爲メニ證書ノ占有ヲ必要ト爲ス場合ニ於テハ移轉命令ハ債權者ニ對シテ差押債權ニ關スル證書ヲ債權者ニ引渡スヘキ旨ノ執行裁判所ノ命令ヲ認メタルモノナリ是ヲ以テ債務者カ證書引渡ニ關スル法定義務(第六〇六條ヲ任意ニ履行セザルトキハ債權者ハ引渡スヘキ證書ヲ表示シ且ツ移轉命令ト結合シタル執行裁判所ノ命令ヲ得以テ之ニ基キ執達吏ノ助力ノ下ニ強制執行ヲ爲ス第七三〇條故ニ該命令カ債務名義ニシテ(第五五九條移轉命令ハ引渡義務ヲ認メタルモ止マリテ訴訟費用ノ負擔ヲ言渡シタル裁判ト同シク債務名義ト爲ラス又執行文ノ附記ハ之ヲ必要トセス從前ノ債務名義及ヒ執行裁判所ノ命令トシテ移轉命令ヲ提出シ及ヒ其遂達ヲ證明スルヲ以テ足レリトスト曰ヘリ而シテ此種ノ強制執行ノ開始ハ民事訴訟法第七百三十條第五百二十八條乃至第五百三十條

ニ準據スヘキモノナルヤ學者間ニ疑ナキ所ナリ然レトモ我民事訴訟法第六百六條ハ「差押命令ニ基キテ明言シ恰モ此命令ヲ以テ債務者所持ノ證書取上ヲ目的トスル強制執行ノ債務名義ト認メタルカ如シ然レトモ差押命令ハ其内容トシテ前述ノ如ク第三債務者ニ對シ債務者ニ爲ス支拂ノ禁止ト債務者ニ對シ處分ヲ爲スヘカラサル旨ノ命令トヲ包含スルモノニ外ナラサルヲ以テ之ヲ債務者所持ノ證書取上ヲ目的トスル強制執行ノ債務名義ト爲スハ法理上失當ニシテ又實際上不能ナリ(取上クヘキ證書ノ表示ナキヲ以テ故ニ余輩ハ論理解釋上該差押命令ハ移轉命令ニシテ前ニ述ヘタルガウヅ氏ノ説明スル如ク執行スヘキモノト信ス

引渡スヘキ證書カ第三者ノ占有ニ在リテ且ツ其第三者カ引渡ヲ承諾セザルトキハ第三者ニ對シ民事訴訟法第六百六條ノ規定ニ基キテ執行ヲ爲スコトヲ得

第六〇六條債務者ヨリ取上ク唯債權者ハ第三者ニ對シテ訴ヲ以テ證書ノ引渡ヲ求ムル債務者ノ請求權ヲ第六百條第六百一條ニ規定シタル移轉命令ニ基キテ之ヲ換言スレバ第七百三十二條ニ從ヒテ此請求權ニ關スル特別ノ移轉命令

ヲ要セシテ主張スルコトヲ得何トナレハ差押債權ヲ移轉ト共ニ其從物トシテ該請求權カ移轉セラレタルヲ以テナラザルハ然ラズ第六百六條ノ規定ニ從ヒテ移轉命令ハ之ヲ分ナク取立命令及ヒ轉付命令トシテ債務者ハ此二者中ノ一ヲ選擇スルノ權利ヲ有ス移轉命令ノ申請ニ於テ債權者ノ選擇シタルモノノ明示ナキトキハ取立命令ヲ選擇シタルモノト認定スルヲ正當トス何トナレハ取立命令ハ差押債權者ニ對シ毫モ危險ヲ被ラシメテ換價方法ナルヲ以テ差押債權者ノ意思ニ適シタルモノト看做スコトヲ得ヘザレバナリ而シテ債權者ハ取立命令ニ因リテ得タル權利ヲ拋棄シテ爾後轉付命令ヲ請求スルコトヲ得然レトモ反對ニ轉付命令ニ因リテ得タル權利ヲ拋棄シテ取立命令ヲ請求スルコトヲ得ス(第六一二條)何トナレハ後者ノ場合ニ於テハ轉付命令ニ因テテ移轉シタル債權ハ取立コトヘキ債務者ノ債權タル性質ヲ有セザレバ何レハ又前者ノ場合ニ於テハ債權者ノ債權ハ完全ナル辨濟ヲ受タルヲ以テ有效ニ存在スルモノナルヲ以テ債權者ノ何時ニテモ其選擇シタル強制執行ノ方法ヲ棄テテ他ノ方法ヲ採ルコトヲ得ルハ公平ナル理由ニ因リテ差押債權亦拋棄スルコトヲ得

此場合ニ於テ取立命令ニ因リテ取得シタル權利ハ拋棄ヲ包含ス何トナレハ  
 差押取立命令ニ基礎ナレハ夫レ取立ノ爲メ取得シタル權利ハ拋棄ハ確實  
 ヲ期スルカ爲メ屆書ヲ裁判所ニ提出シテ之ヲ爲ス拋棄ハ屆書ヲ債務者ニ送  
 達スルニ因リテ效力ヲ生ズ第三債務者ニ對シテ差押ハ明示の法意ニ違フモノ  
 ト知ルベシ拋棄ニ取立命令ノ效力差押權ハ拋棄ハ差押ノ效力ヲ喪失セシメ之  
 カ爲メ取立命令ヲ取消スルノ必要ナシ然レトモ第三債務者ニ爲メ差押ノ取消  
 スコトハ法律ノ禁止ナル所ナリ又拋棄ハ何時ニテモ之ヲ爲スコトヲ得故ニ債  
 權者カ第三債務者ニ對シテ起訴シタル後ニ於テモ之ヲ爲スコトヲ得唯此場合  
 ニ於テハ債權者ノ地位權消滅ノ結果トシテ爾後債務者ハ該訴訟ヲ續行スルコ  
 トト爲ルノミ第百八〇條面テ拋棄以前ニ於テ既に發生シタル債務者ノ損害  
 賠償請求權第六十一條ハ拋棄ノ爲メ妨グケルカ力ヲ拋棄ノ執行ニ關スル  
 費用ノ負擔者ハ第七十二條及百五十四條ニ從ヒテ之ヲ定ム債權者ハ此  
 ノ如ク取立命令又ハ轉付命令ヲ成セルモ付キ選擇權ヲ有ス然レトモ第六百七  
 條ノ場合ニ於テハ例外トシテ第三債務者ニ債務額ヲ供託シタルノ效力ノミ

ヲ有スル支拂ハレムモノノ效力ニ非ス取立命令ヲ求ムルノ權アルノミ何トナレ  
 此場合ニ於ケル強制執行ノ債權者ニ擔保ヲ得セシムルノ目的ヲ有スルニ止  
 マリ即チ債權上ノ満足ヲ得セシムルノ目的ヲ有スルモノニ非サレハナク第五  
 〇五條第二項第五七四條第二項第五七九條手續ヲ遵テ取立命令及轉付命  
 移轉命令ハ取立命令及轉付命令ノ二者又ハ其ノ前ニ送ラレタル所ナリ前  
 (甲)取立命令ニ以テ向テ差押權ノ行使ニ關シテ第三債務者ニ對シテ債權者  
 取立命令トシテ執行裁判所カ債務者ニ代リテ債權者ニ對シテ債權者ニ代リテ其有  
 スル差押債權ヲ執行シテ自己ノ債權ノ満足ニ供スル目的ヲ以テ第三債務者  
 ヲ取立命令ノ授權ニ外ラズ第六〇〇條第一項故ニ債務者ハ有體動産ノ差  
 押ニ於ケルト同シク依然移轉權ヲ得テ差押債權ノ主體ニシテ又債權者ハ債務者  
 ノ法定代理人トシテ債務者ノ意思ニ有無ニ關係ナク取立命令ノ金銀ヲ  
 自己ノ満足ニ供スル爲メノ權限ヲ有ス(有體動産ノ強制執行ニ於テハ執達或  
 カ債權者ノ法定代理人トシテ其有スル權限ヲ行使シ差押債權ノ強制執行ニ於テハ  
 債權者其者カ其有スル權限ヲ行使スルハ差押債權ノ注意スルニ是ヲ以テ取立

命令ノ場合ニ於ケル各利害關係人ヲ法律上ノ地位ヲ略言スルニハ以テ差立  
 一 債務者ハ取立命令以後ト雖モ差押ニ因リテ發生シタル處分無能力ヲ制限  
 以テ差押債權ノ主體タルコトヲ妨ケラレシ補テ取立命令以後ニ於ケル差押  
 債權ニ尙モ債務者ノ財產ニ屬スル債權者ニ差押債權者ノ權利ヲ侵害セザル  
 範圍内ニ於テ取立命令以後差押債權ヲ處分シ(讓渡)行使使第三債務者ノ破産ニ  
 於テ届出ヲ爲シ債權確認ノ訴ヲ提起スルカ如キ)コトヲ得ル得レトモ差押ヲ請  
 求シ債務ノ免除延期等ノ如キ行為ヲ爲スコトヲ得ヌ又第三債務者ノ破産ニ於  
 テハ差押債權者ト共同シテ非ユシハ議決權ヲ行使スルコトヲ得ヌ而シテ債  
 務者ハ取立命令以後尙モ債務額ノ供託ヲ第三債務者ニ對シ請求スルコトヲ得  
 ヲ否ヤハ學者ノ爭ヲ所ニシテ(安ウヅ氏)積極的ニ議決權ヲラシメ氏ハ消極  
 的ニ論決シテ予輩以後説ヲ正當ト認ム何トオレハ取立命令以後ニ於テハ唯  
 リ債權者ノカカ債務者ノ法定代理人トシテ差押並ニ供託ヲ求ムル訴ヲ爲スル  
 權ヲ有シ又差務ヲ負ヒ且適任者ヲシテ差押證書ヲ占有スル故ニ(第六〇六條、  
 第六〇七條第六二ニ條)茲ニモ非ニ取立命令ニ求ムルコトヲ得ル得レトモ

二 債權者ハ債務者ノ法定代理人トシテ自己ノ満足ヲ企ツルカ爲メニ差押  
 債權ノ取立ヲ爲ス故ニ債權者ハ之カ爲メニ必要ナル權利行為殊ニ支拂ノ受領  
 支拂ヲ求ムル訴ヲ提起債務額ノ供託ヲ求ムル訴ヲ提起確認又訴ヲ提起假差押  
 ノ申請第三債務者ノ破産ニ於ケル債權ノ届出債務者ノ第三債務者ニ對シ提起  
 シタル繫屬訴訟ニ於ケル從參加ノ申請差押債權カ債務名義ヲ有セタル場合ニ  
 於テ債務者ノ承認入トシテ自己ノ爲メニ履行力アル正本ノ付與ヲ申請ス  
 ルノ權アリ債權者及ヒ債務者ハ共同シテ第三債務者ニ對シ差押債權ノ確認ノ  
 如キ訴ヲ提起スルコトヲ得此場合ニ於ケル訴訟ハ民事訴訟法第五十條ニ規定  
 シタル合一的確定訴訟ノ一ニ非ザルヤ言フ可ク然レトモ債權者ハ自己ノ滿  
 足ヲ企ツルカ爲メニ必要ナル權利行為ヲ爲スル權アリ故ニ債權者ハ債  
 務者ニ代リテ移轉セラレタル債權ノ讓渡シ之ニ關シ和免解除延期ヲ爲スカ如  
 キ處分權ナシ(破産)手續ニ於ケル破産債權者ノ議決權ハ債權者及ヒ債務者共同  
 シテ行使スルコトヲ得ル一方ノ單獨ナル行使ハ他ノ一方ノ利益ヲ害スルニ  
 至ルベシ(附屬)手續ニ於テハ第三債務者ニ對シテ取立命令ニ對シテ

取立命令ハ債權者ニ外部即チ第三債務者ニ對スル制限の代理權ヲ授與スルノ  
 ミナラス内部即チ債務者ニ對シテ自己ノ權限ノ正當ナル行使ヲ爲スルニ義務  
 ヲ負ハシム故ニ債權者ハ自己ニ移轉セラレタル債權ヲ適當ナル注意ヲ以テ購  
 列上又ハ必要ナル場合ニハ裁判外ニ取立テ第三債務者ニ對シテ訴ヲ起シタルト  
 キハ此訴訟ヲ債務者ニ告知シ(第六一〇條)且ツ此義務ノ故意又ハ過失ニ基ク意  
 慢ヨリ債務者ニ對シテ生シタル損害ヲ賠償スルノ責任ヲ負フ債權者ハ第三債  
 務者ニ對シテ提起シタル訴訟ヲ債務者ニ告知スルニハ其訴ノ執行的ナルト確認  
 的ナルトニ拘ラス第五十九條以下ノ規定ニ從ハサルヲ得ヌ又訴訟ノ告知ハ債  
 務者ヲシテ債權者ニ對シテ訴訟ヲ不十分ニ爲セタリトノ抗辯ヲ提出スルコトヲ  
 得ナラシム(第五七條第六一條)而シテ訴訟ヲ告知セラレタル債務者ハ其訴訟ニ  
 參加スルコトヲ得此場合ニ於テハ債務者ハ從參加人ト爲ルコト訴訟ノ告知ヲ  
 シテ參加シタル場合ト同ナリ參加ノ效力ハ第五十五條及ヒ第六十一條ノ  
 規定ニ從ヒテ之ヲ定ム債權者ハ第三債務者ニ對シテ提起シタル訴訟ヲ債務者  
 ニ告知セザルトキハ債權者ハ訴訟ノ不十分ナル實施ノ爲メニ債務者ニ對シテ

生シタル損害ヲ賠償セザルヘカラス而シテ此損害賠償請求權ハ強制執行中債  
 務者ノ爲メニ新ニ成立シタル權利ナルヲ以テ執行スヘキ債權ト相殺セント欲  
 スル債務者ハ第五百四十五條ノ規定ニ從ヒテ之ヲ主張スルコトヲ得ヘシ然レ  
 トモ移轉セラレタル債權ノ不成立又ハ履行不能等ノ原因ニ基キ滿足ヲ享有シ  
 能ハナリシ債權者ハ債務者ノ有スル他ノ財産ニ對シテ強制執行ヲ續行スルコト  
 ヲ得又債權者ハ第三債務者ニ對シテ提起シタル訴訟ノ費用ハ債務者ニ對シテハ  
 強制執行ノ費用ノ一部分ニ外ナラサルヲ以テ債務者ニ對スル從來ノ債務名義  
 ニ基キテ取立ツルコトヲ得債權者ハ債務者カ内國ニ在リテ住所ノ知レタル場  
 合ニ非サルトキニ於テハ訴訟ヲ告知スルノ義務ナシ何トナレハ債務者カ外國  
 ニ在ルヲ以テ外國ニ於テスル送達又ハ住所ノ知レタルカ爲メニ公示送達ヲ要  
 スル場合ニ於テ訴訟ヲ告知スルハ債權者ニ對シ甚タ困難ナレハナリ然レトモ  
 之カ爲メニ訴訟告知ノ效力ヲ發生スルモノト誤解スヘカラス債務者ハ債權者  
 ニ對シテ訴訟カ不十分ニ爲ラレタルコトヲ主張スルコトヲ得ヘシ又債權者ハ  
 向ホ進ミテ訴訟ノ告知ヲ爲スコト能ハサルモノト誤解スヘカラス債權者ハ訴

被告知ノ義務ナキニモ拘ラス之ヲ爲シタルトキハ訴訟告知ノ效力ヲ生スルヤ  
 當然ナリ第三債務者ハ債務者ノ参加ヲ妨ケ又訴訟ノ告知ナキヲ理由トシテ自  
 己ノ爲メニ異議ヲ申立タルノ權ナシ然レトモ同一ノ請求ノ爲メニ債權者及ヒ  
 債務者ニ對シテ二ノ訴訟ヲ爲スノ義務ナシ訴訟告知ノ有無ニ拘ラス債權者ニ  
 對シテ言渡テレタル判決ノ確定ハ債務者ニ對シテモ亦效力アリ何トナレハ債  
 權者ハ債務者ノ法定代理人ナレハナリ債權者カ取立ノ爲メニ移轉セラレタル債  
 權ノ行用ハ裁判上及ヒ裁判外手形ノ適時ノ呈示拒絕證書ノ作成等ノ行用並  
 ニ強制執行ヲ包含ス債務者ハ債權者カ取立ノ爲メニ移轉セラレタル債權ノ行  
 用ヲ怠リタルカ爲メニ生シタル損害賠償請求權ヲ第五百四十五條ニ從ヒテ或  
 ハ獨立ノ訴ヲ以テ債權者ニ對シテ主張スルコトヲ得損害ノ存在及ヒ數額ハ債  
 務者ノ立證スベキ所ニシテ債務者カ移轉命令以後第三債務者ニ對シ債務額供  
 託ノ訴ヲ提起スルコトヲ得ルノ事實ハ債權者ノ責任ニ影響スル所ナシ  
 三 第三債務者ハ取立命令アルニモ拘ラス依然債務者ノ債務者タリ而シテ債  
 務ノ差押ハ第三債務者ニ對シテ債務額ヲ債務者ニ支拂フコトヲ禁シタリ故ニ

第三債務者ハ爾後債務者ニ對シテ支拂ヲ爲スコトヲ得ス又爲スヘカラス隨テ  
 債務者ヨリ差押債權者ニ對スル債務ノ履行ヲ強制セラレタルコトナシ是以テ  
 第三債務者ハ債務者ノ差押債權ニ關スル支拂ノ要求ニ對シ處分能力欠缺ノ理  
 由ニ基テ異議ヲ申立タルコトヲ得債務者カ差押以後支拂ヲ求ムル訴ヲ提起シ  
 タルトキハ原告タルノ資格ナキ旨ノ實體上ノ抗辯ヲ提出シ差押以際ニ緊屬シ  
 タル支拂ヲ求ムル訴訟ヲ差押以後ニ於テ續行スベキ旨ヲ申立テタルトキハ前  
 示抗辯ヲ提出シテ債務者カ支拂ヲ求ムル訴ノ申立ヲ供託ヲ求ムル訴ノ申立ニ  
 テ減縮スルニ非スンハ訴ヲ却下セシムルコトヲ得ヘシ又債務者カ差押以前ニ  
 於テ既に確定シ且ツ差押債權ニ付キ第三債務者ニ對シテ負擔ヲ言渡シタル判  
 決ニ基キ差押以後強制執行ヲ爲ストキハ第五百四十五條ニ基テ異議ノ訴ヲ提  
 起スルコトヲ得ルハ前ニ述ヘタル所ナリ此法則ハ取立ノ爲メニスル移轉命令  
 ニ依リテ前ニ説明シタルカ如キ些少ノ變更ヲ生シ債務者ハ以後債權者カ法定  
 代理人トシテ債務額ノ供託ヲ求ムル訴ヲ提起シ又之ヲ續行スルコトヲ耐忍セ  
 タルヘカラス隨テ第三債務者ハ債務者ニ對シテ此變更ヨリ生スル異議ヲ主張

スルコトヲ得(第三債務者ト債務者トノ關係) 於テ何等ノ實體的法律關係ヲ生スルモ  
 差押ハ第三債務者ト債權者トノ關係ニ於テ何等ノ實體的法律關係ヲ生スルモ  
 ノニ非ス唯第六百九條ニ規定シタル陳述ヲ爲スノ義務アルニ取立ノ爲メニ  
 スル移轉命令モ亦然リ然レトモ第三債務者ハ訴訟的法律關係トシテ裁判上又  
 ハ裁判外ニ債權者カ債務者ノ法定代理人トシテ其債權ヲ差押當時ニ存在シ且  
 ツ債務者ノ主張スルコトヲ得ルモノナル以上ハ自己ノ満足ニ供スル目的ヲ以  
 テ主張スルコトヲ承認セサルヘカラス又債權者ハ債務者ノ法定代理人トシテ  
 第三債務者ニ對シ繫屬シタル訴訟ヲ續行スルコトヲ得ヘシ此場合ニ於テハ債  
 權者ハ將來ニ向テ訴訟ノ實施ヲ爲シ過去ニ向テ即チ差押以後取立命令以前ニ  
 於テ拋棄認諾自白等ノ如キ自己ニ不利益ナル債務者ノ積極的權利行爲ヲ自己  
 ニ對シテ效力ナキモノトシテ取扱フコトヲ得然レトモ差押以後取立命令以前  
 ニ於テ債務者ノ責ニ任スヘキ懈怠ノ結果ハ訴訟ヲ續行スル債權者ニ對シテモ  
 亦效力アリ債權者ハ差押以後取立命令以前ニ從參加人トシテ訴訟ニ干與シ斯  
 ル不利益ヲ避クルコトヲ得ヘシ債權者ハ債務者ノ法定代理人トシテ取立權ヲ

有スルモ債務者ノ有スル以外ノ權利ヲ有スルモノニ非ス故ニ第三債務者ハ自  
 己ノ爲メニ差押以前ニ於テ債務者ニ對シテ成立シタル總テノ抗辯例ヘハ相殺  
 ノ如キ實體上ノ抗辯權利拘束訴訟費用未済ノ抗辯ノ如キ訴訟上ノ抗辯ヲ提出  
 スルコトヲ得然レトモ債權者ノ權利ニ對シテ債務者ノ爲メニ成立シタル抗辯  
 ハ之ヲ主張スルコトヲ得ス何トナレハ後者ハ債務者其者カ第五百四十五條ノ  
 規定ニ從ヒテ主張スヘキモノナレハナリ但シ差押並ニ取立命令ノ適法及ヒ效  
 力ノ有無ニ關スル抗辯ハ第三債務者ノ固有ノ抗辯トシテ主張スルコトヲ得ル  
 ヤ當然ナリ第三債務者ト債權者トノ關係(取立命令ノ意義及ヒ利害關係人ノ法  
 律上ノ地位) 債權者ハ此取立權ヲ有效ニ行使スルカ爲メニ債務者ニ對シテ差押債權ノ狀態  
 ニ關シテ必要ナル通知ヲ求メ又債務者及ヒ占有者タル第三者ニ對シテ差押債權  
 ニ關スル證書ヲ引渡フ強制スルコトヲ得ヘシ又第三債務者ハ債權者ノ利益ノ  
 爲メニ差押命令ノ送達ニ因リテ移轉命令ニ非ズヨリ七日ノ期間内ニ法定ノ  
 事項ヲ通知スヘキ義務ヲ負フ(第六〇九條該義務ハ證言義務ニ歸納スルモノモ



シテ債権者ノ爲メニ差押債權ノ法律上ノ狀態ニ關スル必要ナル説明ヲ與ヘ且  
 ヲ之ト共ニ第六百九條第六百一十條第六百一十條乃至第六百一十三條ノ規定ニ基テ處  
 分ノ基礎ト爲ルモノタリ(立法上ノ理由)

第三債務者ヲシテ此義務ヲ履行セシムルニハ二ノ要件アリ其第一ハ第三債務  
 者カ債権者ノ求ニ因リテ第六百九條第一號乃至第三號ニ表示シタル事項ヲ陳  
 述スヘキコトヲ催告セラレタルヲ要ス此催告ハ差押命令ノ送達ニ際シテ之ヲ  
 爲シ且ツ送達證書ニ於ケル記載ニ依リテ確認セラレタルヘカラス然ラザレハ  
 催告ノ效ナシ債権者ハ此目的ノ爲メニ執行裁判所ニ申立ヲ爲ス其第二ハ催告  
 ハ總テ第六百九條第一號乃至第三號ニ規定シタル事項ヲ包含セザルヘカラス  
 故ニ其一事項ニ付キ制限セラレタル催告ハ第三債務者ノ義務ヲ完全ニ履行セ  
 シムルニ足ラス第六百九條第一號ハ裁判外ノ自白ヲ求ムルニ在リ第二號ハ差  
 押債権者カ差押債權ニ付キ直接ニ利害關係アル債権者ヲ認識スルノ利益アル  
 カ爲メナリ第三號ハ第六百二十一條ノ手續ニ依ラシムル必要アルカ爲メナリ  
 而シテ配當手續カ既ニ開始セラレ且ツ執行裁判所カ差押債權ニ付キ取扱ヲ爲

スニ至リタルトキハ第三號ノ義務ノ履行トシテ裁判所ノ記録ニ基キ其旨ヲ指  
 示スルヲ以テ足ル要件

第三債務者ハ此要件ノ備リタル場合ニ於テハ七日ノ期間内ニ直接ニ債権者  
 對シ又ハ間接ニ其代理人タル執達吏ニ對シ書面上ノ陳述ヲ爲スヘシ書面上ノ  
 陳述ヲ爲スヲ要スルハ確實ヲ期スルカ爲メナリ第三債務者カ其義務ヲ履行セ  
 サルトキハ之カ爲メニ生シタル損害殊ニ他ノ執行方法ノ消滅ニ因ル損害差押  
 債權ニ付キ爲シタル無益ナル訴訟費用ヲ賠償セザルヘカラス(第三者ノ通知義  
 務)

取立命令ノ範圍ハ原則トシテハ差押債權金額ニ涉ルヲ原則トス是レ分割辨濟  
 ノ勢力ヲ節略スルカ爲メナリ而シテ強制執行ハ債権者ニ正當ナル満足ヲ得セ  
 シムルニ止マルヲ以テ差押債権者ハ取立ヲタル金額ニ付キ正當ナル満足ヲ得  
 タル後尙ホ剩餘額アリタルトキハ之ヲ債権者ニ返濟スヘキヤ當然ナリ然レト  
 モ法律ハ債権者ノ爲メニ其中立ニ因リテ差押債権者ヲ審訊シテ利害關係アル  
 カ故ニ差押債權額ヲ其要求額ヲテニ制限シ其超過額ノ處分殊ニ取立ヲ債権者ニ

許スヲ得セシメタリ此制限ニ關スル許可ハ第三債務者及ヒ債權者ニ通知スヘク又制限内ノ部分ニ限リテ他ノ債權者カ配當要求ヲ爲スコトヲ得ザルノ效力ヲ生ス是レ差押債權者ノ利益保護ノ爲メニ差押配當主義ノ一例外ヲ設ケタルナリ(取立命令ノ範圍)

差押債權者ハ差押債權ノ換價方法トシテ執達吏ト同シク自己ノ取立權ヲ行使シ差押債權ノ換價ハ強制執行上ノ満足ヲ享有スルカ爲メニ金錢ノ調達ヲ目的トスル行爲ナリ故ニ差押債權者ハ第三債務者ニ對シ裁判外ニ於テ差押債權ノ支拂ヲ求メ或ハ裁判上ニ於テ即チ訴ヲ提起シ若クハ既ニ第三債務者ト債務者トノ間ニ於テ差押以前ニ繫屬シタル訴訟ヲ續行セテ或ハ第三債務者ト債務者トノ間ニ於ケル訴訟ノ結果トシテ言渡サレタル終局判決ニ關スル自己ノ氏名ヲ表示シタル執行力アル正本ヲ付與セシメ以テ差押債權ノ支拂ヲ強制ス而シテ債權全額カ差押ヘラレタルトキハ差押債權者ハ其債權並ニ費用第五六四條ノ完済ニ必要ナル部分ノミニ付キ支拂ヲ求ムルコトヲ得ヘシ然レトモ債權額ノ部分ノミカ差押ニ係リタルトキハ移轉セラレタル此部合ニ關シテノミ支拂

ヲ求ムルコトヲ得ヘシ但シ前者ノ場合ニ於テハ債權者カ執行上ノ満足ヲ享有スルニ至ルマテ差押債權ノ存続スルコトハ疑ナキ所ナリ差押債權者ハ通則トシテ第三債務者ニ對シ自己ニ支拂ヲ爲シ又變則トシテ第五百五條ノ場合ニ於テハ供託所ニ供託ヲ爲スコトヲ求ムルコトヲ得後者ノ場合ニ於テハ債權者ハ供託金額ノ權利者ニシテ差押債權者ハ其債權ノ満足ヲ享有スルマテ差押債權ヲ有スルニ過キス差押債權者ハ第三債務者ヨリ支拂ハレタル金錢ヲ自己ノ權利ニ歸セシメタルコトニ因リテ執行上ノ満足ヲ享有スル此觀念ニハ二ノ方面アルコトニ注意セサルヘカラス差押債權者ハ債務者ノ代理人トシテ第三債務者ヨリ金錢ヲ受取り且ツ之ニ因リテ第三債務者カ債務者ニ對シテ負ヒタル義務ヲ消滅セシメ同時ニ差押債權者ハ其受領シタル金錢ヲ自己ノ權利ニ歸セシメ且ツ之ニ因リテ自己ノ債權ヲ消滅セシムルモノナリ斯ル觀念ニ基キ吾人ハ差押債權者カ第三債務者ヨリ支拂ハレタル金錢ヲ受取りタルコトカ債務者ノ支拂ト同視スルコトヲ解スルヲ得ヘシ差押債權者ハ取立ヲ爲シタル旨ヲ執行裁判所ニ届出テタルヘカラス第六〇八條是レ配當要求ノ能否ニ關スル時期ヲ確定セ

第六二〇條第一項又執行裁判所ヲシテ剩除金等ニ付テ適當ノ處分債務者ニ返還スルカ如キヲ爲スヲ得キシムルカ爲メナリ(取立權ノ行使) 取立費用ハ執行費用ニ屬ス(第五四條)故ニ取立ヲタル金錢ヨリ之ヲ取立アルモノナリ然レトモ債權者カ不必要ナル費用ヲ執行費用トシテ取立タルトキハ債務者ハ強制執行終局以前於テハ第五百四十五條ニ基キ此費用額ヲ差押債權者ノ要求額ヨリ控除スヘキ旨ノ訴ヲ提起シ又強制執行終局以後ハ不當利得ニ基ク訴ヲ提起スルコトヲ得ヘシ(取立費用) 債權者ハ執行費用ノ不足ヲ得キシムルカ爲メ

(乙) 轉付命令

轉付命令トハ執行裁判所カ差押債權者ノ金錢債權ノ満足ヲ得セシムルカ爲メ第三債務者ニ對シテ債務者ノ有スル債權ヲ差押債權者ノ財産ニ移轉スルモノナリ故ニ轉付命令ハ其目的ニ基ク必要上債權ノ讓渡ト法律上同一ノ效力ヲ有ス然レトモ債權ノ讓渡其モノニ非スシテ却テ債權ノ讓渡ニ類似シ且ツ民事訴訟法ノ規定及ヒ立法上ノ目的ニ從ヒテ定マルヘキ特種ナル債權移轉ノ一ノ形式ナリ隨テ債權讓渡ニ關スル民法上ノ法則ハ當然適用セララルルモノニ非ス

是ヲ以テ轉付命令ノ場合ニ於ケル各利害關係人ノ法律上ノ地位ヲ略言スレバ(差押以後轉付命令以前ニ於テハ各利害關係人ハ前ニ述ヘタルカ如キ地位ニ在リ又債權者ハ前ニ述ヘタルカ如ク第六百九條ニ規定シタル陳述ヲ求ムル申立ヲ爲スコトヲ得ヘシ) 債務者ハ轉付セラレタル債權ノ主體タルコトヲ止ム故ニ轉付命令以後此債權ニ關スル債務者ノ總テノ處分ハ差押債權者及ヒ第三者ニ對シテ法律上效力ヲ生セス又債務者ハ此債權ニ付キ訴訟ヲ爲シ若クハ既ニ繫屬シタル訴訟ヲ續行スルノ權限ヲ失フ(差押債權者ハ轉付命令ニ因リテ移轉セラレタル債權ノ主體ト爲ル故ニ債權者ハ轉付命令以後此債權ヲ自由ニ處分スルコトヲ得唯第三債務者ニ對シテ起訴スルニ至リタルトキハ債務者ニ對シテ其訴訟ヲ告知セナルヘカラス)第六一〇條蓋シ轉付命令ハ差押債權ノ存スル限ニ於テ債務者カ辨濟ヲ爲シタルノ效力アルカ故ニ債務者ハ其債權ノ存在ヲ立證スルノ利益ヲ有スレハナリ而シテ債權者カ債務者ニ告知スルコトヲ怠リ且ツ差押債權ノ不存在ノ爲メニ敗訴シ爲メニ他ノ方法ニ於ケル強制執行ヲ爲シタル場合ニ於テハ債務者ハ差押債權ノ有效ニ存在シタル旨ヲ主張シ隨

債權者ハ強制執行上ノ満足ヲ得タルモノナリトシテ第五百四十五條ノ訴ヲ提起スルコトヲ得ヘシ其他ハ前述ノ説明ヲ參考スヘシ從タル權利ハ轉付命令ト共ニ差押債權者ニ當然移轉ス(3)第三債務者ハ轉付命令ト共ニ差押債權者ニ對シ從來債務者ニ對シテ有シタル法律上ノ地位ヲ有ス故ニ第三債務者ハ一方ニ於テ差押債權者ヲ自己ノ債權者ト認ムヘキ義務ヲ負ク他ノ一方ニ於テハ債權者ニ對シテ有スル總テノ抗辯ヲ差押債權者ニ對抗スル權ヲ有ス是以テ差押債權者カ移轉セラレタル債權ノ主體トシテ第三債務者ト債務者トノ間ニ於テ繫屬シタル訴訟ヲ續行セタルヲ得ス轉付命令ノ意義及ヒ利害關係人ノ法律上ノ地位轉付命令ハ唯券面額即チ移轉セラルヘキ債權カ差押債權者ニ享有セシムヘキ實在的價額ニ非ナル名義上ノ價額ニテ行ハル且チ債權者ヨリ之ニ關スル特別ノ申立アルヲ要ス(前述ノ説明參考而シテ券面額カ差押債權者ノ要求額ヨリ執行費用ヲ包含ス大ナルトキハ之ニ適當シタル券面額ノ一部分ノミヲ轉付スルコトヲ要ス隨テ差押債權者ノ一部分ハ轉付命令ニ因リテ債權者ニ移轉セ他ノ一部分ハ依然債權者タル債務者ニ屬スルニ關シ債權者ノ分割セラルルノ

結果ヲ生ス定期金請求ノ如キ元本尙券面額オキ債權ニ關シテハ各定期金ニ付テノ轉付命令ヲ發スルコトヲ得ルハ當然ナリ然レトモ當事者ノ同意ニ因リテ定マルヘキ返還額又ハ利息割引ニ因レル元本額ニテ此種ノ債權ニ付テノ轉付命令ヲ發スルコトヲ得ヘシ其他ハ唯第六百十三條ニ基キテ換價スルコトヲ得ルニ止マレリ(轉付命令ノ範圍(第六〇〇條第六〇一條券面額ニテ差押債權者ハ轉付命令アルニ因リテ強制執行上ノ満足ヲ享有スルモノトス此效力ハ轉付命令ヲ第三債務者ニ送達スルニ因リテ發生セ(前述ノ説明參考)第三債務者ノ支拂實力ノ有無ニ關セザルナリ隨テ債權者ハ轉付セラレタル債權ノ實行ニ於ケル危險ヲ負擔スルモノト謂フヘシ是ヲ以テ債權者ハ此債權上ノ満足ヲ享有スルコト能ハサルヲ理由トシテ債務者ニ對シ何等ノ求償權ヲ行フコトヲ得ス然レトモ斯ル效力ノ發生ニハ轉付セラレタル債權カ其轉付ノ當時ニ於テ存在シタルコトヲ前提要件トス何トナレハ轉付ノ當時ニ存在セザル債權カ之ヲ轉付スルニ由ナクレハナリ故ニ轉付命令ノ目的タル債權カ不成立又ハ消滅ニ因リテ轉付ノ當時既ニ存セザリシトキハ差押債權者ノ權利ハ強制執行上ノ満足ニ因リテ

消滅シタリト謂フコト能ハス故ニ他ノ目的物ニ對シ強制執行ヲ續行スルコトヲ得ヘシ此場合ニ於テ債務者ハ債權ノ存在ヲ理由トシテ強制執行異議ノ訴ヲ提起スルコトヲ得第五四五條ブランク氏ハ該訴訟ニ於テ債權者ニ債權不存在ノ立證責任アリト主張スト雖モ多數ノ學者ノ採ラサル所ナリ余輩モ亦債務者ニ原告トシテ債權存在ノ立證責任アルモノト信スルカ故ニ同氏ノ說ヲ贊セシ(第六〇〇條第六〇一條)轉付命令ノ效力(移轉命令ノ種類)

(4) 債權カ數名ノ債權者ノ爲メニ同時(第六一九條又ハ漸次ニ差押ヘラレ或ハ配當要求債權者アリタルトキ(第六二〇條)ハ第三債務者ハ債務額ヲ供託スルノ權利ヲ有シ又移轉命令ヲ得タル差押債權者(第六一九條前數條ノ規定ヲ準用ス)或ハ配當要求債權者ノ求メニ因リテ(第六二一條)債務額ヲ供託スルノ義務ヲ負フ(a) 債權カ數名ノ債權者ノ爲メニ漸次ニ差押ヘラレタル場合ニ於テ第一ノ差押債權者ハ第二ノ差押アルニモ拘ラス自己ニ差押債權ヲ轉付スルコトヲ得然レトモ第二ノ差押債權者カ第一ノ差押アルニモ拘ラス自己ニ差押債權ヲ轉付セシメタルトキハ此轉付ハ第一ノ差押債權者ニ對シテ實體上ノ效力ナシ何トナレハ違

ハ差押債權者ノ權利ヲ害スルニ至ルヲ以テナリ故ニ第一ノ差押債權者ハ第五百四十四條及ヒ第五百四十九條ニ從ヒテ異議ヲ申立ツルコトヲ得ヘシ債權カ數名ノ債權者ノ爲メニ同時ニ差押ヘラレタル場合ニ於テハ各債權者ハ第三債務者ニ對シテ債務額ノ供託ヲ求ムルノ目的ニ基クニ非スルハ差押債權ノ移轉命令ヲ申請スルニト得スト何トナレハ自己ノ權利ノ満足ヲ求ムルカ爲メニスル移轉命令ノ付與ハ他ノ差押債權者ヲ害スレハナリ(第六一九條)第三債務者ハ債權カ漸次又ハ同時ニ數名ノ債權者ニ差押ヘラレタル場合ニ其危險負擔ニ於テ差押債權者中ノ何人カ辨濟ヲ受ケルノ權限ヲ有スル者ナルヤ隨テ此者ニ對スル支拂ノ有效ナルコトヲ調査スルノ義務ヲ負ヒ或ハ差押債權カ各差押債權者ノ要求額ヲ満足セシムルニ足ルヤ又各差押債權者ノ債權カ正當ナルヤ否ヤヲ調査スルノ義務ヲ負フモノニ非ス然レトモ第三債務者ニ其選定シタル差押債權者ニ支拂ヲ爲スノ權利ヲ認ムルハ他ノ差押債權者ヲ害スルニ至ルヘシ是ヲ以テ第三債務者カ債務額ノ供託ヲ爲ス權利ヲ有シ又差押債權者ノ求メニ因リテ供託ヲ爲スノ義務ヲ負フハ法理上正當ト謂ハサルヘカラス(第六二一條)條單

第三債務者ハ數名ノ債權者ノ爲メニ差押アリタルトキハ直チニ債務額ヲ供託スルノ權利ヲ有ス而シテ第三債務者カ債務額ヲ供託シタルトキハ之ニ因リテ差押債權カ取立權アル債權者ニ支拂ハレタルト同シク消滅シ債務者ハ供託金ノ權利ヲ取得シ差押債權者ハ此金錢上ニ差押權ヲ有スルノミ第三債務者カ債務額ノ供託ヲ爲ササルトキハ之ヲ強制スルカ爲メニ差押債權者ノ一人ハ執行裁判所ヨリ移轉命令ヲ得テ第三債務者ニ對シ債務額ノ供託ヲ求メ第三債務者ハ之ニ因リテ債務額ヲ供託スヘキ義務ヲ負フ移轉命令ヲ必要ト爲ス理由ハ差押命令ノ内容ニ供託ヲ要求スルノ權能ヲ包含セザレハナリ第三債務者ハ其權利ノ實行トシテ又其義務ノ履行トシテ供託ヲ爲スニ際シテハ供託費用ヲ供託スヘキ債務額ヨリ控除スルコトヲ得ヘシ或ハ配當費用ト同シク配當額ヨリ優先シテ支拂ハルヘキ旨ヲ請求スルコトヲ得又供託ヲ完了シタル後ハ執行裁判所ニ其事情ヲ届出テ配當手續ヲ學用スルコトヲ得セシム執行裁判所カ届出ヲ受理セザルトキハ此決定ニ對シテ即時抗告ヲ以テ不服ヲ申立テルコトヲ得

（第五五八條）

第三債務者カ其債務ノ存否若クハ供託義務ノ有無ヲ爭ヒ供託義務ヲ履行セザルトキハ移轉命令ヲ得タル各債權者ハ第三債務者ニ對シ其供託義務ノ履行ヲ求ムル訴ヲ提起スルノ權ヲ有シ移轉命令ヲ得タル各差押債權者ハ斯ル權利ヲ有セス何トナレハ後者ハ第三債務者ニ對シ債務額ノ供託ヲ求ムルノ權ナクハナリ然レトモ法律ハ各自獨立のニ其利益ヲ保護スルヲ得セシムルカ爲メニ後者ニ共同訴訟人トシテ移轉命令ヲ得タル債權者ノ提起シタル供託義務ノ履行ヲ求ムル訴訟ニ加ハルコトヲ得セシメタルハ此訴訟ノ目的ハ債權者ニ移轉セラレタル第三債務者ニ對スル債權者ノ債權ナリ何トナレハ原告タル債權者ハ自己ニ移轉セラレタル債權者ノ債權ニ付キ第三債務者ニ對シ供託ヲ請求スルニ外ナラナレハナリ（支拂ノ代メニ）差押債權ノ存否ニ關スル判決ハ共同訴訟人トシテ加リタルト否トニ拘ラヌ總テノ差押債權者ニ對シテ又ハ其爲メニ效力アリ何トナレハ差押債權ノ存否ハ其性質上合一的ニ確定スヘキモノナレハナリ其他ノ爭點ニ關スル判決ニシテ第三債務者ニ利益アルモノハ訴ヲ受ケタル

第三債務者カ其知ラタル總テノ差押債權者ヲ共同訴訟人トシテ呼出アラシム  
 下ラ口頭辯論ノ第一期日マテニ申立ヲタルトキニ非スニハ共同訴訟人トシテ  
 訴訟ニ加ラサル差押債權者ニ對シテ第三債務者ノ爲メニ效力ヲ生セス然レ  
 モ移轉命令ヲ得タル債權者ト第三債務者トノ間ニ於ケル訴訟ニ於テ言渡サレ  
 タル判決ハ債務者ノ爲メニ又ハ之ニ對シテ效力アリ何トナレハ取立命令ヲ得  
 タル債權者ハ債務者ヲ法定代理人ニシテ又債務者ハ移轉命令ヲ受ケタル債  
 權者ノ被承繼人ナレハナリ(第六二三條準用執行力アル正本ヲ有スル債權者及  
 民法ニ從ヒ配當ノ要求ヲ爲スコトヲ得ヘキ債權者後者ニ關シテハ第五百九十  
 條及ヒ第五百九十一條第二項第三項ノ規定ノ適用アリ)ハ差押債權者カ取立ヲ  
 爲シ其旨ヲ執行裁判所ニ届出ワルマテ又ハ支拂ニ代ヘテノ轉付命令アルマテ  
 配當ノ要求ヲ爲スコトヲ得レトモ取立ノ届出後又ハ轉付命令アリタル後裁判  
 所ヨリ發シタル後ハ假令第三債務者ニ對シテ送達セサル場合ト雖モハ配當要求  
 ヲ爲スコトヲ得ス是レ移轉命令ヲ得タル債權者ノ利益ノ爲メニ配當要求ノ時  
 期ヲ制限シタルナリ配當要求ハ職權ヲ以テ之ヲ第三債務者債務者及ヒ差押債

權者ニ送達セタルヘカラス蓋シ第三債務者ハ配當要求ノ送達ヲ受ケタルニ因  
 リテ債務額ヲ供託スルノ權ヲ有スルニ至リ債務者及ヒ差押債權者ハ配當要求  
 ニ付キ利害關係アリ殊ニ債務者ハ配當要求ノ送達後三日内ニ第五百九十一條  
 第二項ニ基キ配當要求債權者ノ債權ヲ認諾スルヤ否ヤヲ執行裁判所ニ申立  
 ルノ義務アレハナリ(第五百九十一條第一項ニ於ケルカ如ク通知ヲ爲ササルハ  
 配當要求ヲ知ルノ確實ナルヲ期スルカ爲メナルヘシ)而シテ執行力アル正本ヲ  
 有スル債權者ノ配當要求ハ既ニ爲シタル差押カ取消ト爲リタルトキニ於テ要  
 求ノ順序ニ依リ差押ノ效力ヲ生ス其理由ハ執行力アル正本ヲ有スル債權者ノ  
 利益ヲ保護スルニ在リテ漸次ノ差押ヲ許ササルノ故ヲ以テ配當要求ニ差押ノ  
 效力ヲ認メタルニ非サルヘシ(第六二〇條)配當要求ノ送達ヲ受ケタル第三債務  
 者ハ債務額ヲ供託スルノ權ヲ有シ又配當要求債權者ノ求メニ因リテ債務額ヲ  
 供託スルノ義務ヲ負フ是レ第三債務者ヲシテ多數ノ債權者アル場合ニ於ケル  
 煩累ヲ避ケ又配當要求者ヲシテ其利益ヲ防禦スルヲ得セシムルカ爲メナリ第  
 三債務者ハ其義務ノ履行トシテ又ハ其權利ノ實行トシテ債務額ヲ供託スルヲ

際シ供託費用ヲ債務額ヨリ控除スルコトヲ得ルハ前ニ述ヘタルカ如シ又債務額ヲ供託シタル後其事柄ヲ届出テ執行裁判所ノ配當準備ノ用ニ供スルコト第五百九十三條末項ト其法意ヲ同シウヌ而シテ債務額ノ供託ハ差押債權カ取立權アル債權者ニ支拂ハレタルト同シク消滅スルノ效力ヲ生シ債務者ハ供託金ニ付キ權利ヲ取得シ債權者カ此金銭ニ付キ配當要求權ヲ有ス第三債務者カ其供託義務ヲ履行セザルトキハ差押債權者ハ(供託義務ヲ履行ヲ求ムルカ爲メニ移轉命令ヲ得タル差押債權者ナルヘシ何トナレハ單純ナル差押債權者ハ差押債權アルニ止マレハナリ第六二三條取立手續ノ文字引用訴ヲ以テ供託義務ヲ履行ヲ強制スルコトヲ得執行力アル正本ヲ有スル各債權者即チ副位的差押債權者(第六二〇條末項)ハ獨立シテ自己ノ利益ヲ防禦スルカ爲メニ共同訴訟人トシテ原告ニ加リ又訴ヲ受ケタル第三債務者ハ判決ノ效力ヲ對抗スルカ爲メニ原告ニ加ラサル執行力アル正本ヲ有スル債權者ヲ共同訴訟人トシテ呼出アラシコトヲ口頭辯論ノ第一期日マラニ申立ツルコトヲ得第六二三條差押債權者カ取立手續ヲ怠リタルトキハ即チ第三債務者ニ對シ供託義務履行ヲ訴ヲ提起セ

ナルトキハ執行力アル正本ニ依レル配當要求權者ハ自ら取立手續ヲ爲スコトヲ得ヘシ(第六二四條)

(b) 執行裁判所ハ供託シタル金銭カ各債權者ニ満足ヲ得セシムルニ足ルニ於テハ之ニ債權額ヲ交付シテ執行手續ヲ終局ス各差押債權者ニ債權額ヲ支拂ヒ或ハ協議配當ヲ爲ス反對ノ場合ニ於テハ配當手續ニ依リテ執行ヲ終局ス第六二六條多數債權者アル場合差押ヘタル債權カ其性質上條件附期限附又ハ反對給付ニ繫ル場合其他ノ事情第三債務者カ破産シタルトキ又ハ外國ニ居住シタルトキノ如キニ因リ取立ヲ爲スニ困難ナルトキハ取立命令ヲ發セラレタルトキ否トニ拘ラス執行裁判所ハ債權者及ヒ債務者ノ申立ニ因リテ他ノ換價方法即チ移轉命令ニ換ヘテ債權ノ競賣又ハ其任意賣却ヲ命スルコトヲ得轉付命令アリタル後ハ執行裁判所ハ斯ル命令ヲ發スルコトヲ得ス如何トナレハ債權者ハ強制執行上満足セラレタレハナリ此申立ニ關スル執行裁判所ノ管轄ハ申立ノ時ニ於テ之ヲ定ム(第五四三條)裁判所カ申立ヲ許サント欲スルトキハ決定前ニ内國ニ在リテ住所ノ知レタル債務者ヲ審訊シ困難ナル事情ヲ審査セザルヘカ



ラス申立ヲ許シタル決定ハ言渡サタル場合ニ限リ職權ヲ以テ當事者ニ送達シ申立ヲ許サタル決定ハ唯申立者ニ送達ス債權者ハ申立ヲ許サタル決定ニ對シ債務者ハ申立ヲ許シタル決定ニ對シ即時抗告ヲ爲スコトヲ得第五八條而シテ取立命令カ既ニ發セラレ且テ第三債務者ニ送達セラルトキハ此命令ヲ取消シテ他ノ換價方法ヲ命シタル決定ヲ第三債務者ニ送達セラルヘカラス第六一ニ條他ノ換價方法ヲ命シタル決定ノ實施ハ之ヲ執達吏ニ又ハ同屋營業者銀行營業者等ニ委任スルコトヲ得第五八五條競賣ノ裁判所カ特別ノ命令ヲ設ケラルトキハ第五百七十二條乃至第五百七十七條第五百八十五條ヲ準用シテ行フモノナリ

第三 有體動産ノ引渡若クハ給付ヲ目的トスル債權ニ關スル差押以後ノ手續第三債務者カ有體物ヲ執達吏若クハ保管人ニ任意ニ交付シタルトキハ其有體物其モノカ強制執行ノ目的物タル場合ト同シテ換價ヲ爲スモノナリ第六一五條第二項第六一六條第二項獨逸舊民事訴訟法第七四六條第七四八條然レトモ第三債務者カ目的物ヲ任意ニ交付セラルトキハ差押債權者ハ取立命令ヲ以

テ差押債權者自己ニ移轉セシメ以テ第三債務者ニ對シ目的物ヲ執達吏若クハ保管人ニ引渡スヘキコトヲ求ムル訴ヲ提起セラルヘカラス但シ此場合ニ於テハ債權者ハ民事訴訟法第六十條ニ從ヒテ該訴訟ヲ債務者ニ告知セラルヘカラス而シテ有體物ノ引渡若クハ給付ヲ目的トスル債權ハ券面額ナキヲ以テ轉付命令ヲ發スルコトヲ得タルヤ言フ埃タス(第六一七條獨逸舊民事訴訟法第七四八條)此種ノ債權カ同時又ハ漸次ニ數名ノ債權者ノ爲メニ差押ヘラレ又ハ配當要求此場合ニ於ケル配當要求ハ執達吏カ賣得金ヲ領收スルマテニ非スニハ爲スコトヲ得ス(第六二〇條參考アリタルトキハ第三債務者ハ執達吏又ハ保管人ニ目的物ヲ交付スルノ權利ヲ有シ且テ送達セラレタル命令第六一五條第六一六條ヲ添ヘ重複差押及ヒ配當要求ニ關スル事情ヲ執達吏又ハ保管人ニ開示セラルヘカラス故ニ差押物カ有體動産ナルトキハ第三債務者ハ民事訴訟法第六一五條第一項ニ從ヒ引渡受領ノ權限アル執達吏漸次差押ノ場合ニハ第三債務者ニ對スル決定送達ノ前後ニ依リ又同時差押ノ場合ニハ第三債務者ノ選擇ニ依リテ引渡ヲ受クヘキ執達吏ヲ定ムルヲ當然トスニ引渡シ若シ差押債



動産ニ對スル強制執行ニ於テ差押金錢及ヒ差押財産ノ賣得金カ差押債權者及ヒ各配當要求債權者ヲ満足セシムルニ足ラサル場合ニ各債權者カ配當方法ニ付テ協議圖ヒタルトキハ此協議ニ基キ配當ヲ爲スヲ以テ國家ノ干渉ヲ必要トセラルベシ然レトモ各債權者間ニ配當ノ協議圖ハタルトキハ各債權者ニ正當ナル満足ヲ得セシムルカ爲メニ國家ノ干渉即チ裁判上ノ配當手續ヲ必要トス蓋シ執達吏及ヒ第三債務者ニ其危害負擔ニ於テ各債權者ニ正當ナル配當ヲ施行スヘキコトヲ強アルハ失當ナレハナリ是ヲ以テ配當手續ハ公ノ手續タル性質ヲ有ス利害關係者タル各債權者ハ他ノ利害關係人ヲ認知セサルヘカラス若クハ配當ノ爲メニ事實上ノ基礎ヲ供スル地位ヲ占メタルヲ以テ又執達吏有體動産ノ差押及ヒ第三債務者財産權ノ差押ノ場合ニ配當スヘキ金額ノ供託ニ際シ事情ノ届出ヲ爲ス義務ヲ負フニ止マルカ故ニ配當手續ハ職權ヲ以テ之ヲ實施セサルヲ得ス是ヲ以テ配當手續ニ於ケル送達及ヒ呼出ハ職權ヲ以テ之ヲ爲ス配當財産ニ對スル各債權者ノ配當要求權亦一ノ財産權ナリ是ヲ以テ該債權者ノ債權者ハ更ニ之ヲ差押ヘ自己ニ移轉セシムルコトヲ得ヘン配當

手續ノ意義管轄裁判所及ヒ配當手續ノ進行ヲ畧述スルハシテ其後ハハチ特別(A)ニ配當手續ノ意義附屬書ニ附依シテ之ヲ示スルニ不十分ナルコトヲ得請金配當手續トハ動産ニ對スル強制執行ニ際シ各債權者ニ満足ヲ得セシムルニ不十分ナル供託金額ヲ各債權者ノ平等ノ満足ノ用ニ供スルコトヲ目的トスル裁判上ノ手續ナリ故ニ配當手續ノ行ハルニハ左ノ前提要件ナカレハカラス第一 多數ノ配當ヲ受クル債權者アルコトヲ要ス 配當ヲ受クル債權者ハ債權者トハ民事訴訟法ニ從ヒテ配當要求ヲ爲シタル債權者及ヒ差押ヲ爲シタル債權者假差押債權者ヲ包含スルヲ謂フ差押權者一人ノミナルトキハ利害ノ衝突ナキヲ以テ配當手續ノ要ナキコトハ言フ域タス故ニ配當手續ニハ債權者ノ多數ヲ前提要件ト爲スハ明白ナリ法定若クハ約定ノ優先權又ハ讓渡ヲ妨ケル權利ヲ差押ノ目的物タル動産ニ有スル第三者ハ配當ヲ受タル債權者ニ屬セス何トナレハ此第三者ハ其權利ヲ異議ノ訴第五四九條若クハ優先ノ満足ヲ求ムルノ訴第五六五條ヲ以テ主張シ且チ此訴ヲ裁判スル裁判所ニ配當手續ノ停止ヲ申立フルコトヲ得ルモノニシテ第五四九條第五六五條配當手續ニ

於テ主張スルコトヲ得ルモノニ非ラレハナリ(第六二六條)債權者間ニ)

第二 配當ヲ受タル債權者ノ爲メニ金額ヲ供託アルコトヲ要ス 配當  
 スヘキ金額ノ供託ハ執達吏又ハ第三債務者ノ爲スモノタルコトハ前述ヘタル  
 所ナリ(第五九三條第六二一條)而シテ執達吏カ供託ヲ遅滞セタルトキハ民事訴訟  
 法第五百四十四條ニ依リ又第三債務者カ供託ヲ爲サザルトキハ民事訴訟法  
 第六百二十三條ニ依リ債權者ハ供託ヲ強制スルコトヲ得但シ金額ノ供託カ配  
 當ヲ受タル債權者ノ爲メニ爲ラレタルトキハ配當手續ヲ實施スルノ原  
 因ト爲ラザルヤ言フ換タス(第五一三條第五二五條第五七四條第五七九條第六  
 〇七條第七五〇條第七五四條第六二六條)……就賣期日又ハ金銀差押ノ日ヨリ  
 十四日ノ期間内ニ金額ヲ供託セタルトキ……但シ就賣期日又ハ金銀差押ノ日  
 ヨリ十四日ノ期間内ニア文言ハ不當ナリ何トナレハ該文言ナルカ爲メ民事  
 訴訟法第六百二十一條ノ供託ハ配當ニ關係ナキ旨ヲ示スニ至ルヲ以テナリ

第三 供託金額カ各債權者ヲ満足セシムルニ不十分ナルコトヲ要ス 供託金  
 額カ各債權者ヲ満足セシムルニ十分ナルトキハ配當裁判所カ裁判スヘキ債權

者ノ利害ノ衝突ナレ故ニ配當手續ノ要ナキヤ當然ナリ故ニ執達吏カ差押金銀  
 及ヒ賣得金ヲ供託スルトキハ常ニ各債權者ヲ満足セシムルニ不十分ナルヲ以  
 テ差押金銀及ヒ賣得金カ各債權者ニ満足ヲ供スルニ十分ナルトキハ執達吏ハ  
 自ラ配當ヲ爲ス(第五九三條)配當手續ヲ實施シ又第三債務者カ金額ヲ供託ス  
 ル場合ニ於テハ該供託金額カ各債權者ヲ満足セシムルニ十分ナルコトアリ(第  
 六二一條)此場合ニ於テハ各債權者ハ配當手續ニ依ルコトナク區裁判所ノ命令  
 ヲ以テ供託金銀ヨリ満足ヲ享有シ剩餘ヲ債務者ニ交付ス……

第四 債權者間ニ配當ノ協議調ハサルコトヲ要ス 各債權者カ配當ノ方法ニ  
 付キ合意シタルトキハ之ニ基キ各債權者ニ執行上ノ満足ヲ得ルシメ特ニ裁判  
 上ノ手續即チ國家ノ干渉ヲ要セス何トナレハ斯ル場合ニ於テハ裁判所ノ判斷  
 ヲ要スル債權者ノ利害衝突ナクハナリ(第六二六條)協議調ハサル……

(B) 管轄裁判所ニ於テハ……

配當手續ヲ管轄スル裁判所ハ金額ノ供託ニ關スル情況屆書ヲ受クヘキ執行裁  
 判所ナリ(民事訴訟法第六百十九條)債權ノ差押ニ關シテ最初ニ差押ヲ爲シテ

ル執行裁判所ナリ(第六二七條第五九三條第六二一條第五四三條執行裁判所ハ情  
 況届書ニ基キテ配當ヲ受クヘキ權アル債權者ヲ認識シ且テ該届書ニ基キ  
 民事訴訟第六百二十七條ニ規定シタル催告ヲ爲ス是ヲ以テ執行裁判所ハ配當  
 ニ際シテハ執達吏又ハ第三債務者ノ提出シタル届書ニ於テ明白ナル債權者ノ  
 ミテ配當ヲ受クル權アル債權者トモテ取扱フノミ隨テ債權者ノ執行裁判所ニ  
 對スル直接ノ届出ハ配當ニ關シテ何等ノ用ヲ爲ササルモノト知ルヘシ第六二  
 七條事情届書ニ基キ……)執行裁判所ハ供託ヲ爲シタル執達吏若クハ第三債務  
 者カ情況届書ヲ提出セタルトキ又ハ該届書カ不完全ナルトキハ配當ヲ受クヘ  
 キ權アル債權者ヲ認識スルノ途ナキヲ以テ配當手續ノ著手ヲ拒絶スルコトヲ  
 得是ヲ以テ法律ハ配當ヲ受クル權アル各債權者ニ執達吏ニ對シ民事訴訟法第  
 五百四十四條ニ依リ第三債務者ニ對シテハ民事訴訟法第六百二十三條ノ訴ヲ  
 以テ其義務ノ履行ヲ強制スルコトヲ後セシメタリ然レトモ適法ナル情況届書  
 カ提出セラレタルトキハ職權ヲ以テ配當手續ニ著手シ且ツ之ヲ實施セタルハ  
 カラス

(C) 配當手續ノ進行 配當手續ノ進行ハ、事案ノ解決ニ必要ナル材料ヲ得ル  
 配當手續ノ進行ハ配當表ノ作成異議期日異議訴訟及ヒ配當表ノ實施ノ四六時  
 期ニ分ツコトヲ得左ニ之ヲ分説スヘシ(一) 債權者ノ提出シタル各債權者ニ  
 第一 配當表ノ作成 (1) 執行裁判所ハ配當表作成ノ準備ヲ爲メニ各債權者ニ  
 對シ職權ヲ以テ送達スヘキ決定ヲ以テ(第二四五條末項)送達後七日ノ期間内ニ  
 (第一六四條乃至第一六六條背面又ハ口頭ヲ以テ)元金利息費用其他附帶ノ債權  
 ノ計算書ヲ差出スヘキ旨ヲ催告ス該期間ハ一ツ法定期間ナルヲ以テ申立ニ因  
 リ伸縮スルコトヲ得(第一七〇條第二項)又該期間ヲ懈怠シタルモ失權ノ結果  
 ヲ生セス配當表作成マテハ期間經過後ト雖モ計算書ヲ差押シテ補充スルコト  
 ヲ得(第六二七條第六二八條第二項)(2) 執行裁判所ハ各債權者ニ對スル催告期  
 間經過後職權ヲ以テ各債權者ヨリ差出シタル計算書及ヒ執達吏若クハ第三債  
 務者ヨリ提出シタル届書及ヒ憑據書類ニ依リ配當表ヲ作成ス執行裁判所ハ配  
 當表作成ニ關シテ違算其他之ニ類スル著シキ誤謬ヲ更正シ配當ヲ受クヘキ債  
 權者ノ順序(計算差出ノ前後ニ依ルモノオラズ)ヲ定ム然レトモ各債權者ノ債權

ノ實質上ノ調査ヲ爲シテ得ス又差出期間ヲ遵守セザル債權者ノ債權ヲ配當到  
 求並キ届書ノ旨趣及ヒ其證據書類ニ依リテ計算シ配當手續費用即チ供託費用  
 (第五九三條第六二) 條競買費用保管人ニ支拂フヘキ報酬等ノ如キ其費用  
 配當表作成ノ際ニ第一ニ控除シ(第三〇七條強制執行手續費ニ配當手續ニ加リ  
 タルニ因リテ生シタル各債權者固有ノ費用ハ主タル債權ト共ニ配當セラレ故  
 ニ配當ノ用ニ供ケラルル財産即チ執行財團ハ配當手續費用ヲ控除シタル殘額  
 ナリト知ルヘシ第六二八條獨逸舊民事訴訟法第七六〇條(5) 配當表ハ之ヲ作成  
 スル裁判官カ裁判所書記課ニ交付スルニ因リテ作成セラレタルモノトス而シ  
 テ各債權者ハ配當表作成前ニ於テ其債權額ノ補充ヲ爲スコトヲ得レトモ作成  
 以後ハ之ニ反ス何トナレハ若シ然ラズンハ配當表ヲ作成ヲ延滞セシムルヲ以  
 テナリ故ニ差出期間ヲ懈怠シタル各債權者ハ異議若クハ原狀回復申立等ヲ以  
 テ懈怠ノ結果ヲ除去スルコトヲ得ス然レトモ配當表作成ノ當時ニ存在シタル  
 材料ニ基キ配當表作成後職權ヲ以テ又ハ民事訴訟法第六百三十條ニ依リ各  
 債權者ノ申立ニ因リ不當ナル事項ヲ除去スルコトハ法律ノ禁セザル所ナリ何

トナレハ配當表ハ裁判ニ非サルヲ以テ裁判所ヲ驅逐スルノ力ナクレハナリ配  
 當表ハ各債權者及ヒ債務者ニ異議ノ準備ヲ爲サレム目的ヲ以テ通クトモ異  
 議期日ノ三日前ニ裁判所書記課ニ備ヘ置キ以テ閱覽セシメタルヘカラス然レ  
 トモ配當表備置ノ延滞若クハ之ヲ爲ササルコトハ各債權者ニ配當手續ヲ無効ト  
 シテ攻撃スルノ權ヲ得セシムルモノニ非ス唯配當期日ノ延期ヲ申立ザルノ正  
 當ナル原因ト爲ルノミ又裁判所ハ異議ノ期日ノ終了マテハ配當表ヲ變更スル  
 コトヲ得何トナレハ配當表ハ裁判ニ非サルヲ以テ差出裁判所ヲ驅逐スルモノ  
 ニ非ナレハナリ  
 第二ニ異議期日(1) 裁判所ハ職權ヲ以テ前述説明參考配當表ニ關スル陳述及ヒ  
 配當實施ノ爲メニ期日ヲ指定シ且ツ該期日ニ各債權者及ヒ債務者ヲ呼出サ  
 ルヘカラス債務者ハ配當表ニ對シ異議ヲ申立ザルノ權利ヲ以テ配當手續  
 ハ唯配當ヲ受タル權アル債權者ノ爲メニ之ヲ爲スノミ債務者ヲ呼出スハ一見  
 解スヘカラスアルニ似タリト雖モ債務者ハ期日ニ出頭シ異議ヲ注意シテ之ヲ訂  
 正セシメ又ハ職權者ヲシテ異議ヲ申立サレムルコトヲ得ルカ故アリ(債務者

各債權者ニ對シ民事訴訟法第五百四十五條ニ規定シタル異議ノ訴ヲ提起スルコトヲ得ルヤ言フ埃タ大恒シ債務者カ外國ニ在ルカ又ハ其所在不分明ナルカ爲メ債務者ヲ呼出ニ付キ外國送達若クハ公示送達ヲ要スル場合ニ於テハ例外トシテ債務者ヲ呼出スコトヲ要セズ配當ハ配當ヲ受クル權アル各債權者爲メニ行フモノナルヲ以テ之ノ呼出ヲサレルヘカヲサレルコトハ敢テ疑ナキ所ナリ故ニ外國送達若クハ公示送達ヲ爲ス場合ニ於テモ亦該送達ニ因レル呼出又ハ呼出ノ送達カ不適法ナルトキハ新期日ヲ指定セサルヘカラス(第六二九條第一項)獨逸舊民事訴訟法第七六一條債務者ノ關席ハ配當手續ノ進行ヲ妨ケタルコトハ民事訴訟法第六百二十九條但書ノ規定ヨリ推理シテ瞭然タリ(2)異議期日ハ破産手續ニ於ケルカ如ク届出ヲタル破産債權ノ調査ヲ爲スカ如キ旨趣ニ非スルヲ却テ如何ナル債權者カ如何ナル異議ヲ執行裁判所カ假ニ確定シタル配當表ニ對シ爲シタルキヲ確知スルヲ以テ目的トス(3)異議期日ニ於テ異議ヲ申立ナキトキハ配當表ニ從ヒ配當ヲ實施ス異議ヲ申立ナカリシ配當表ノ性質ハ各債權者カ承諾シタル裁判所ノ言定ニ非スルヲ却テ適當ナル時期ニ於テ

異議ノ申立ナキニ因テ確定シタル裁判所ニ隨テ該配當表カ裁判所及ヒ各債權者ヲ羈束スルハ裁判タルカ故ニシテ各債權者ノ同意若クハ承諾ニ基因スルモノニ非サルナリ而シテ法律ハ取立手續ニ於テ配當スル財團ニ對スル諸種ノ法律關係ヲ確定スルコトヲ欲シタリ(必要ノ場合ニ於テハ確定判決ヲ以テ)第六三六條故ニ原則トシテ各債權者ニ唯配當表ニ對スル異議申立權ノミヲ認メ又例外トシテ異議ヲ申立テタル債權者ニ兩後優先權ヲ主張スルコトヲ得ルノ權ヲ認メタリ(第六三三條(1))債權者カ期日ニ於テ又ハ期日以前ニ於テ口頭又ハ書面ニテ異議ヲ申立テタルトキハ即チ配當表ノ如何ナル部分ニ不服アリテ配當表ニ付キ如何ナル變更ヲ欲スルカヲ供述シタルトキハ之ニ關係アリテ非債權者(民事訴訟法第六百二十六條第六百二十七條ニ所謂總テノ關係債權者ニ非タルヤ當然ナリ)ハ直チニ異議ヲ正當ト認ハルヤ否キヲ付キ意思ヲ表示スル(第三)者カ民事訴訟法第五百四十九條及ヒ第五百六十五條ニ基キ配當スル財團ノ配當ニ對スル異議ハ配當手續ニ屬スル又債務者ハ配當表ニ對シ異議ヲ申立ツルコトヲ得レトモ民事訴訟法第六百三十三條乃至第六百三十八條ノ適用

ナシ故ニ債務者ハ民事訴訟法第五百四十四條第五百五十八條並ニ第五百四十五條第五百四十六條第五百六十一條第五百六十二條ノ規定ニ從ヒテ各債權者ニ對シ異議ヲ申立タルニ如カス此場合ニ於テ受訴裁判所カ民事訴訟法第五百四十七條ニ從ヒテ執行殊ニ配當ヲ停止セザル以上ハ債務者ハ異議ニ拘ラス配當表ヲ實施ス而シテ異議ニ關係アル債權者カ異議ヲ正當ナリト認メ又ハ他方法ニ於テ合意シタルトキハ總關係債權者ノ期日ニ出頭シタル日トテ前提要件ト爲スコトハ民事訴訟法第六百三十二條第二項ノ明文ニ依リ瞭然タリ之ニ從ヒ配當表ヲ更正シテ配當ヲ實施ス反對リ場合ニ於テハ配當表ヲ更正セシメ其儘ニ存シ異議申立債權者ニ關係債權者ニ對スル訴ヲ提起ヲ許ササルハカラス第六三三條然レトモ異議ニ關係ナキ配當表ノ部分ハ配當實施ノ基本タルヲ妨ト爲ラス隨テ前示ノ如キ確定シタル配當表ト爲ル是ヲ以テ異議ノ申立ハ停止ノ效力ヲ有スト謂フヘシ第六三一條獨逸舊民事訴訟法第七六二條(6)期日ニ出頭セズ又期日前ニ書面ヲ以テ異議ヲ申立テタル債權者ハ配當表其儘ノ實態ヲ欲シタルモノト看做ス此擬制ニ對シテ二ノ觀念アリ其第一ハ此種ノ債權者ハ

配當表ニ對シ異議ヲ申立タルコトヲ欲セシト言フヨリモ寧ロ配當表ノ實施ニ同意シタルモノト看做スコト是ナリ故ニ此種ノ債權者ハ期日ニ出頭シテ異議ヲ申立テス又ハ期日以前ニ異議ヲ申立テザリシ債權者ト法律上同一ノ地位ヲ有ス隨テ此種ノ債權者ニ對シテハ配當表カ前述ノ如ク確定シタルモノトシテ行ハル其第二ハ出頭セザル債權者カ他ノ債權者ノ申立タル異議ニ關係ヲ有シタルトキ即チ若シ異議カ正當ナレハ満足ヲ享有スルコトヲ得サルモノナルトキハ其異議ヲ正當ナリト認メザルモノ即チ之ヲ爭ヒタルモノト看做シ却テ配當表ニ同意シタルモノト看做スコト是ナリ故ニ此種ノ債權者ハ期日ニ出頭シテ自己ニ關係アル異議ニ對シ陳述ヲ爲ササル債權者ト法律上同一ノ地位ヲ有ス不陳述ハ當然默示ノ認諾ト謂フヘカラス而シテ配當表ノ更正ニハ利害關係人ノ同意即チ明示又ハ默示のニ表示セラレタル同意アルヲ要ス出頭若クハ出頭セザル債權者ノ單純ナル不陳述ハ配當表更正ノ同意ト謂フヘカラス是ヲ以テ配當表ヲ其儘ニ存シ異議ヲ申立テタル債權者ハ同意ヲ表示セザル債權者ニ對シ訴ヲ提起セザルヘカラス民事訴訟法第六百三十二條ニ基テ懈怠ノ結果



ヲ除去スル方法ハ法律ノ認メタル所ニ依リ第七三條ヲ適用シ民事訴訟法第七六三條ニ依リテ之ヲ行フ

第三 異議訴訟 期日ニ於テ異議ヲ完結セザル場合ニ於テ異議ヲ申立テタル債權者ハ配當表ノ實施ヲ妨クルカ爲メニ訴ヲ提起シ且ツ其旨ヲ異議期日ヨリ七日ノ期間内ニ證明セザルヘカラス七日ノ期間ハ法定期間ノ一ナリ第一七〇條其期間ノ計算ハ民事訴訟法第六十六條第六十七條ノ規定ニ依ル 各別ノ異議訴訟ハ各別ノ訴訟手續ニ依リテ之ヲ爲ス然レトモ民事訴訟法第四十八條以下ノ要件アルトキハ共同訴訟トシテ提起スルコトヲ得又裁判所ハ民事訴訟法第二十條ニ從ヒテ訴訟ノ併合ヲ爲スコトヲ得又訴訟ノ證明ハ主トシテ訴訟受理ノ證明書ヲ以テ之ヲ爲ス適法ナル時期ニ於テ起訴ノ證明アルトキハ其判決ノ確定マテ配當表ノ實施ヲ停止シ(第六三八條)然レトモ異議ヲ拘ラス職權ヲ以テ配當表ヲ實施ス其他期間ノ懈怠ノ結果トシテ債權者ハ民事訴訟法第六百三十三條ニ規定シタル訴ヲ爲スル權ヲ失フ(註)配當表ノ變更ヲ求ムル訴即チ異議訴訟ハ配當表ニ表示シタル所ヨリモ一層優等ナル供託金上ニ

充足ヲ求ムル權利ヲ主張スルニ外ナラス故ニ此訴訟ニ於テ原告ハ異議ヲ申立テタル債權者ニシテ被告ハ異議ニ因リ配當表ヲ不利益ニ變更セラルヘキ債權者ナリ原告ハ法律上何等ノ區別ナキヲ以テ前示ノ權利ヲ維持スルカ爲メニ自己ノ有スル優先權ノミナラス被告ノ權利ノ不成立又ハ取消サレタルコト其他被告ハ權利者ニ非タルコト(讓渡アリタル場合)如キ等ヲ主張スルコトヲ得訴ノ原因又被告ハ同一ノ方法ヲ以テ原告ノ權利ヲ争フコトヲ得被告ノ答辯即チ配當表ノ防禦方法原告又ハ被告ハ債務者ニ對シテ有スル執行名義タル確定判決ハ争ヒタル債權者ニ對シテ效力ナシ何トナレハ判決ハ第三者ニ對シテ效力ナクレハナリ唯證據方法トシテ提出スルコトヲ得ヘシ同一ノ理由ニ依リ異議訴訟ニ付キ言渡サレタル判決ハ債務者ニ對シテハ何等ノ效力ナシ判決ノ效力(註)異議ヲ申立テタル債權者ノ訴ハ土地ノ管轄トシテハ配當手續ヲ行フ地ヲ管轄スル裁判所ニ又事物ノ管轄トシテハ訴訟物ノ價額ニ從ヒテ或ハ區裁判所或ハ其所在地ヲ管轄スル地方裁判所ニ專屬ス第六三五條第五六三條異議ヲ申立テタル債權者ノ訴即チ民事訴訟法第六百三十三條ニ規定シタル期間ニ提起シ

タル訴ニ關シテノ民事訴訟法第六百三十五條ノ管轄カ適法ト爲ルノモ故ニ民事訴訟法第六百三十四條ニ規定シタル訴及ヒ配當ヲ受クヘキ債權者ト其配當要求權ヲ差押ヘタル第三者トノ間ニ於ケル訴訟ニ關シテハ民事訴訟法第六百三十五條ノ適用ナシ(第六三五條)異議ヲ申立テタル債權者ノ訴(一)隨テ民事訴訟法第六百三十五條ニ於テ規定シタル管轄ニ關スル條文カ民事訴訟法第六百三十四條ニ規定シタル特別ノ訴ノ次位ニ在ルノ故ヲ以テ民事訴訟法第六百三十五條ノ管轄法規カ民事訴訟法第六百三十四條ノ訴ニモ亦適用アリト論結スヘカラス然レトモ民事訴訟法第六百三十三條ノ期間内ニ提起シタル訴タル以上ハ爾後起訴ノ證明ヲ爲サス隨テ該訴カ無効ト爲リタルノ事實ノ爲メニ管轄ヲ變動スルモノニ非ス(第一九五條)第二號訴訟物ハ異議ヲ申立テタル債權者カ配當表ニ揭示セラレタルモノヨリ他ノ配當ヲ求メンカ爲メニ申立テタル數額ニシテ此種ノ債權者ノ爲メニ結局受領スヘキ部分ニ關スル數額ニ非ス配當裁判所トハ配當スヘキ金額ヲ供託シタル又ハ供託スヘキ區裁判所ニシテ(第五九三條)第六二一條第六二七條此區裁判所ハ執行裁判所タリ(第五四三條)第五四九

條地方裁判所ハ異議期日ニ於テ完結セザリシ數額ノ異議ノ一ニ付テ訴訟物ノ價額ノ百圓以上ナルカ爲メニ管轄ヲ有スルトキハ經令該異議ヲ申立テタル債權者カ訴訟ヲ提起セザル場合ト雖モ總テノ異議訴訟ニ付テ管轄權ヲ有ス爾後異議ヲ金百圓以下ニ減少スルモ管轄ニ關シテハ影響スル所ナシ第一九五條第二號準用(第六三五條)數額ノ訴ノ提起アラタル場合ニ於テ(一)ノ規定ハ全然其法意ニ矛盾ス又各債權者即チ異議ヲ申立テタル總テノ債權者及ヒ異議訴訟ノ被告ト爲ルヘキ債權者ハ管轄ノ專屬ナルニモ拘ラス總テ異議訴訟ニ付テ裁判ヲ受クヘキ事ヲ合意スルコトヲ得民事訴訟法第三十九條及ヒ第三十八條ニ規定シタル默示の合意管轄ハ此場合ニ存セス何トナレハ此場合ニ於ケル管轄ハ專屬ナレハナリ第五六三條參考法律カ此ノ如キ變則ヲ設クタル理由ハ唯一ナル配當表變更ニ關スル總テノ訴ニ付テノ裁判ヲ同一裁判所ニ委任シテ以テ裁判所ヲ異ニスルヨリ生ズル矛盾的裁判ニ基キ發生スル困難ヲ除去スルニ在リ(第六三五條)獨逸舊民事訴訟法第七六五條(3)受訴裁判所ハ原告ノ異議請求ノ當否ヲ判決スルノミナラス適當ト認メタル場合ニ配當表ヲ認可シ若シハ之ヲ變

更ス而シテ後者ノ場合ニ於テハ配當額ノ係争部分ヲ如何ナル債權者ニ如何ナル數額ヲ以テ支拂フヘキヤヲ定ム其理由ハ債權者タル原告ノ異議ヲ正當ナリト認ムルモ之カ爲メニ配當スヘキ係争數額ヲ認メタルモノト謂フコトヲ得スト何トナレバ該債權者ノ請求額ノ計算ニ關シテハ他ノ債權者ヨリ異議ヲ申立テ及ヒ訴ヲ提起スルコトヲ得ルヲ以テナリト云フニ在リ同一ノ理由ニ據リ原告ノ請求ヲ棄却シタルカ爲メニ被告ニ配當スヘキ數額ヲ認メタルモノト爲ラザルナリ然レトモ受訴裁判所ハ異議ノ訴ニ關スル判決ヲ爲ス場合ニ於テ即時ニ配當額ヲ確定スルコトヲ困難ナリト認メタルトキ殊ニ配當表ノ確定カ未ダ判決ヲ爲スニ熟セザル他ノ異議ノ訴ト牽連スルモノト認メタルトキハ原告ノ異議請求ノ當否ヲ判決スルノミニ制限シ該判決ニ於テ之ニ基キ新ナル配當表ノ調製及ヒ他ノ配當手續ヲ命スルコトヲ得第六三六條獨逸舊民事訴訟法第七六六條新配當表ノ調製ニ關シテハ民事訴訟法第六百二十八條乃至第六百三十五條ノ適用アリ然レトモ以前ノ手續ニ於テ當事者ノ行爲若クハ懈怠ニ依リテ確定シタル事項ハ依然存續シ新配當表ニ依リテ變更セラレヌ又新配當表ニ對シテ新ナ

ル異議ヲ申立ツルコトヲ得然レトモ其異議ノ原因ハ調製セラレタル配當表カ言渡サレタル判決ノ旨趣ニ適セザルコトニ在リテ又其異議申立者ハ舊配當表ニ對シ異議ヲ申立テス若クハ申立テタルモ失權シ或ハ確定判決ヲ以テ排斥セラレタル債權者ニ非ザルコトヲ要スルヤ當然ナリ(4)開席判決ノ手續ハ民事訴訟法第二百四十六條以下ノ規定ニ依ル然レトモ特別トシテ異議ヲ申立テタル債權者カ口頭辯論期日ニ出頭セザルトキハ其原告タル債權者ニ對シ異議異議ノ訴ニ非スヲ取下ケタルモノト看做スヘキ旨ノ開席判決ヲ爲ス第二四七條該判決ハ實體的異議ノ請求棄却ト同一ノ效力ヲ有ス故ニ該判決若クハ其維持判決第二六一條カ確定シタルトキハ(第四九八條配當手續ニ於ケル異議申立權カ除去セラレタルモノト看做ナルルノミナラス第六百三十四條第二項ニ規定シタル權利ヲ喪失シタルモノト爲ル) 第四 配當表ノ實施ハ支拂ニ依リ又未確定債權ノ權利者ニ關シテハ供託ニ依リテ行ハル未確定ノ債權即チ停止條件附債權民事訴訟法第五百九十一條第三項ノ場合ニ於ケル債權及ヒ假差押債權者ノ債權其他異議アル

債權第六三一條第二項參考ニ對スル配當額ハ之ヲ支拂フトキハ債權ノ存在セ  
 タル場合ニ取戻スコト能ハサルノ危害アリ之ヲ他ノ債權者間ニ配當スルトキ  
 ハ債權ノ存在シタルコト明確ト爲リタル場合ニ取戻スコト能ハサルノ危害ア  
 リ故ニ供託ノ方法ヲ以テ利害關係アル債權者雙方ヲ保護シタルモノタリ(第六  
 三〇條第二項、第三項、第六三八條、支拂)配當表ノ實施ハ配當表ノ全部又ハ一  
 部第六三一條第二項ヲ適時ニ異議ノ申立ナキコト適時ニ申立テラレタル異議  
 ノ取下、總利害關係人ノ合意第六三〇條第六三一條又ハ確定判決第六三八條ニ  
 依リテ確定シタルトキニ於テ之ヲ爲ス而シテ此時期ヨリシテ各配當請求權者  
 間ニ於ケル配當上ノ問題ハ終局シ爾後不足部分アリト稱シテ返還請求ノ訴ヲ  
 提起スルコトヲ得ス唯例外トシテ異議ヲ申立テタル債權者カ法定期間ニ異議  
 ノ訴ヲ提起シタルコトヲ配當裁判所ニ證明セザルトキハ異議ニ拘ラス配當表  
 ノ實施ヲ爲ス(ブランク氏ハ異議ノ訴ヲ配當裁判所ニ提起シタルトキハ裁判所  
 カ其旨ヲ知ルヲ以テ起訴ノ證明ヲ要セスト主張シガウブ氏ハ反對ニ論結シタ  
 リ余輩ハ我法文上何等ノ區別ナキヲ以テ後説ヲ採用ス故ニ已ニ提起セラレタ

ル異議ノ訴ハ適時ノ證明ヲ爲サザリシカ爲メニ目的ヲ缺クコトト爲ル法律ハ  
 異議ニ拘ラス配當表ノ實施ヲ命シ隨テ其實施ヲ妨ケルコトヲ得サルカ故ニ)法  
 律ハ斯ル嚴酷ノ論結ヲ柔クルカ爲メニ適法ノ時期ニ行使セラレタル異議ノ原  
 因タル實體上ノ權利ハ全然喪失シタルモノト認メサリキ是ヲ以テ適時ニ異議  
 ノ申立テタル債權者ニ限リテ其損害ニ於テ満足ヲ享有シタル債權者ニ對シ爾  
 後獨立シタル訴ヲ以テ前示ノ權利ヲ主張スルコトヲ得セシメタリ(民事訴訟法  
 第六百三十四條ニ所謂優先權ナル用語ハ狭キニ失スト認ム適時ニ異議ヲ申立  
 テザラシ債權者ハ配當表ニ同意シタルモノト看做サルヘキモノナルヲ以テ又  
 此效力ハ異議者クハ原狀回復ノ申立ニ因リ除去スルコト能ハサルモノナルヲ  
 以テ配當手續以外ニ於テ自己ノ權利ヲ配當ヲ受ケタル債權者ニ對シ主張スル  
 コト能ハサルヤ當然ナリ配當表ノ實施即チ配當實施ニ付テハ調査ヲ作リ其實  
 施手續ノ進行ヲ認識スルコトヲ得セシメタルヘカラス(第六三〇條末項殊ニ(1)  
 全額配當ヲ受ケル債權者抵當債權者其他配當額カ各債權者ヲ完済スルニ十分  
 ナル場合ニ於ケル配當要求債權者及ヒ差押債權者ニ配當額支拂證ヲ交付シタ

ルコト(供託所ニ於テ現金ヲ受取ルコトヲ得ルカ爲メニ之ヲ交付スルヲ當然トス若シ同時ニ其所持スル執行力アル正本又ハ債權ノ證書ヲ差出シメ之ヲ債務者ニ交付シタルコト該書類ハ債權者ニ對シテ何等ノ必要ナク又債務者ニ對シテ債權者カ濫用スルノ危険アルヲ以テ債務者ニ交付スルヲ當然トス(2)債權一分ノミノ配當ヲ受クヘキ債權者ニ執行力アル正本又ハ債權ノ證書ヲ差出シメ之ニ配當額ヲ記入シテ返還シタルコト債權者ハ殘額ニ付キ該證書ヲ使用スルノ必要アルヲ以テ返還スルヲ當然トス配當額支拂證ヲ交付スルト同時ニ受取證ヲ差出サシメテ之ヲ債務者ニ交付シタルコト(3)期日ニ出頭セザル債權者ノ配當額ハ之ヲ供託シタルコト等ヲ調査ニ記載シテ之ヲ明確ニセザルヘカラス(第一二九條第一三〇條第一三三條準用)

### 第二款 不動産ニ對スル強制執行

金錢債權ニ付テノ不動産ニ對スル強制執行ハ金錢ノ支拂ヲ目的トスル債權者ツシテ債務者ノ有スル不動産上ニ満足ヲ得セシムル強制執行ニシテ債務者ノ

有スル不動産ノ引渡ヲ目的トスル請求權ニ對スル強制執行ニ非ス(第六一六條又不動産ノ引渡ヲ目的トスル請求權ノ強制執行ニ非ス(第七三一條準ニ之ヲ混淆スルコト勿レ)

#### (一) 通論

金錢債權ニ付テノ不動産ニ對スル強制執行ヲ説明スルニ當リテハ先ツ通論トシテ強制執行ノ目的タル不動産ノ意義執行ノ形式執行裁判所執行ノ效力及ヒ利害關係人ヲ略述セザルヘカラス是レ蓋シ本款ニ通スル觀念ナレハナリ

(A) 不動産ノ意義 強制執行ノ目的物タル不動産ハ民法ニ所謂不動産ト其意義ヲ同シラシ空間ニ於テ一定不動ノ地位ヲ有スル物ニシテ土地及ヒ其定著物殊ニ建物ノ如キ之ニ屬ス(民法第八六條)共有不動産ノ持分ハ不動産トシテ強制執行ノ目的物ト爲ル唯此場合ニ於テハ債權者カ其差押ヘタル持分ヲ競賣シ又ハ裁判上ノ授權ニ因リ債務者ニ代リテ共有物ノ分割請求權ヲ行使シ分割部分ヲ競賣スルコトヲ得ルノミ處建具等ノ如キ不動産ノ從タル動産民法第八七條第二項ハ主タル不動産ニ對スル強制執行ノ目的物ト爲リテ獨立シタル強制執

行ノ目的物ト爲ラス又隨テ斯ル動産ヲ強制執行上ノ不動産ナリト言フハ誤リ  
 (D) 執行ノ形式 不動産ニ對スル強制執行ノ方法ニハ強制競賣及ヒ強制管理  
 ノ二者アリ(第六四一條第一項)獨逸新民訴訟法第八六條第八七〇條獨逸不動  
 産強制競賣法第一五條第一四六條強制競賣ハ債務者ノ所有不動産ヲ差押ヘ之  
 ヲ競賣シ其代金ヲ以テ債權者ニ満足ヲ得セシムル行爲ニシテ又強制管理ハ債  
 務者ノ所有不動産ヲ差押ヘ之ヲ管理シ其收益ヲ以テ債權者ノ満足ニ供スル行  
 爲ナリ債權者ハ其利害得失ニ從ヒ自由ニ選擇ヲ爲シ執行ノ爲メ一箇ノ方法ヲ  
 用ヒ或ハ二箇ノ方法ヲ併用スルコトヲ得債務者ノ不動産ニ關スル管理カ其宜  
 キヲ得サルヲ以テ價額ヲ減少シタル場合ニ於テ先ツ強制管理ヲ爲シ價額ノ増  
 加ヲ待テテ之ヲ競賣スルカ如キハ債權者カ二箇ノ方法ヲ併用スルノ利益アル  
 一例ナリ

強制競賣ハ其目的物ヲ賣却スルニ在ルヲ以テ執行保全ノ目的ナルニ止マル假  
 差押ノ執行トシテ用フルコト能ハザレトモ強制管理ハ單ニ目的物上ヨリ產出  
 スル收益ヲ債權者ノ満足ニ供スルニ止マルカ故ニ假差押ノ執行方法ト爲ルヲ  
 妨ナシ但シ後者ハ船舶ニ對スル強制執行ノ方法トシテハ船舶ノ性質上用フル  
 コト能ハザルヤ言フヲ埃タヌ(第六四〇條第七一七條)不動産ノ強制競賣ニ關ス  
 ル規定獨逸新民訴訟法第八六條第二項第八七〇條第一項(土地競賣)及ヒ  
 (C) 執行裁判所 不動産ニ對スル強制執行ハ申立ニ因リ裁判所之ヲ命ス第六  
 四一條第二項獨逸新民訴訟法第七五條第二項獨逸不動産強制競賣法第一五  
 條(1)不動産ニ對スル強制執行ハ其目的物タル不動産所在地ノ區裁判所ノ管轄  
 ニ專屬ス(民事訴訟法第六四一條第一項)第五六三條獨逸新民訴訟法第七五條  
 第一項第七〇七條獨逸不動産強制競賣法第一條不動産ニ對スル強制執行ハ  
 裁判所ノ取扱ヲ所タルハ手續上煩雜ナルノ故ニシテ又目的物タル不動産所在  
 地ノ區裁判所ノ管轄土地ノ管轄及ヒ事物ノ管轄ニ屬スルハ法律カ政務取扱ノ便  
 宜上執行裁判所ノ取扱フヘキ政務(第五四三條第五四四條第五四七條)第三項第  
 五四九條第三項第五五五條ヲ委任シタルカ故ナリ(第六四一條)又ハ  
 強制執行ノ目的物タル不動産ニ付テ何レノ區裁判所ニ管轄權アリ有スルカ又ハ

民事訴訟法第六編 手続ノ進行 特別 金銀ノ債權ニ付テノ強制執行

一箇ノ不動産カ數箇ノ區裁判所ノ管轄區域内ニ跨レルルハ直級上級裁判所  
 各判書關係人ノ申立ニ因リ執行裁判所ヲ指定セラルヘカラス義務ノ隨テ該  
 指定以前ニ於ケル債權者ノ爲シタル強制執行ヲ命スルコトヲ求ムル申立ハ之  
 ヲ却下セラルヘカラス而シテ此却下ノ裁判ニ對シテハ民事訴訟法第五百五十  
 八條ニ基テ不服ノ申立ヲ爲スコトヲ得ヌ何トナレハ執行裁判所ノ指定ハ尙ホ  
 強制執行前ニ爲スヘキモノナレバナリ利害關係人即チ債權者債務者其他不動  
 產上權利者等ノ指定ヲ求ムル申立ニハ何等ノ要式ナク又此等ノ者ハ辯護士ニ  
 非ズル者ヲ代理人トシテ斯ル申立ヲ爲スコトヲ得何トナレハ該申立ハ可  
 法行政上ノ行爲ヲ目的トシ受訴裁判所トシテノ行動ヲ目的ト爲スモノニ非テ  
 レハナリ強制執行ノ目的物タル同ニ債務者ニ屬スル數箇ノ不動産カ數箇ノ區  
 裁判所ノ管轄區域内ニ散在スルモノハ亦利害關係人ノ申立ニ因リ直級上級裁判  
 所カ管轄區裁判所ニシテ他ノ區裁判所ノ管内ニ在ル不動産ニ對シテ強制  
 執行ノ執行裁判所ヲシテ申立ル旨ヲ指定スルモノトシテ得任意酌斷ル指定ナキ  
 ハ各管轄區裁判所カ執行裁判所トシテ強制執行ニ從事スルモノトシテ利害關係

員ハ此場合ニ於テハ總令數箇ノ裁判所ノ一ニ於テ執行手續ノ開始アリタルト  
 キト雖モ指定ノ申請ヲ爲スコトヲ得義務的又ハ任意の指定執行裁判所ハ總テ  
 ノ不動産ニ付キ強制執行ヲ指揮スル權限ヲ有スルハ當然ナリ第六四一條第一  
 項獨逸舊民事訴訟法第七五六條獨逸不動産強制執行法第二條(2)執行裁判所ハ  
 債權者ノ申立ニ因リ強制執行ヲ命ス執達吏ノ直接關涉ハ法律ノ認メサル所ナリ  
 執行裁判所カ強制執行ヲ爲スニ付キ債權者ノ申立ヲ必要ト爲スハ不干涉審理  
 主義ノ適用ノ然ラシムル所ナリ債權者ハ執行裁判所ニ對シテ強制執行ヲ命ス  
 ヘキ旨ノ申立ヲ口頭又ハ書面ニテ爲スコトヲ得第一三五條又本訴訟ノ代理人  
 ハ特別ノ委任ヲ要セスシテ債權者ノ爲メニ斯ル申立ヲ爲シ之ニ必要ナル訴訟  
 行為ヲ爲スノ權ヲ有ス(第六五條而シテ該申立ヲ爲スニ際シテハ執行力アル正  
 本ヲ提出シ且チ民事訴訟法第五百二十八條第五百三十條ニ規定シタル要件ノ  
 具備シタルコトヲ證明シ又必要ノ場合ニハ強制執行ノ目的物タル不動産カ執  
 行裁判所ノ管内ニ存スル旨ヲ證明シ以テ管轄權ヲ有スル旨ヲ明示セザルヘカ  
 ラズ

執行裁判所ハ決定ノ形式ヲ以テ口頭辯論ヲ經ルコトヲ要セスシテ強制執行ノ命令ヲ發ス(第五四三條第三項)執行裁判所ハ該命令ヲ發スルニ當リテ警備權ノ有無及ヒ強制執行實施要件ノ存否ヲ調査スヘキヤ當然ナレトモ債權者ハ債務者ノ有スル不動産以外ノ財産ニ付キ執行上ノ満足ヲ享有セ得ルキヤ否ヤハ之ヲ調査スヘキモノニ非ス蓋シ債權者ハ先ツ債務者ノ有スル不動産以外ノ財産ニ對シ強制執行ヲ試ムルノ義務ナクレドナリ但シ強制執行ノ命令ハ執行文ニ於テ表示セラレタル債務者又ハ其承繼人ノ有スル不動産ニ對シテノミ許サルヘキモノニシテ執行文ニ表示セラレタル者カ執行ノ目的物タル不動産上ニ所有權ヲ有スルヤ否ヤハ一般ノ法則ニ從ヒテ之ヲ證明セサルヘカラサルハ當然タリ

執行裁判所カ債權者ノ申立ヲ正當認リ強制執行ノ命令ヲ發シタルトキハ之ニ因リテ強制執行ノ開始アルモノニシテ該命令ノ債務者ニ對スル送達ニ因リテ強制執行ノ開始アルモノニ非ス唯債務者ニ對スル送達ハ執行ノ效力ヲ發生スルニ過キス債務者ハ強制執行ノ命令ニ對シテハ先ツ民事訴訟法第五百

四十四條ニ基キ執行裁判所ノ裁判ヲ求メ該裁判ニ對シ即時抗告ヲ爲スコトヲ得ヘシ(第五五八條)債權者ハ強制執行ノ命令ヲ求ムル申立却下ノ裁判ニ對シテ即時抗告ヲ爲スコトヲ得ルヤ疑ナシ(第五五八條)獨逸不動産強制執行法第二二條第一六條

(D) 執行ノ效力ニ不動産ニ對スル強制執行ハ動産ニ對スル強制執行ト同シク差押置權ヲ發生スルノ效力アルヤ否ヤハ普國不動産強制執行法ノ解釋トシテ學者ノ爭ヒタル所ナレトモ新獨逸帝國不動産強制執行法ハ消極的ニ立法セテ不動産ニ對スル強制執行即チ不動産ノ差押ハ唯債務者ノ處分能力ノ制限ヲ來シタルノミ我民事訴訟法ニ於ケル不動産ノ差押亦差押置權ヲ設定スルモノニ非スツテ債務者ノ處分能力ヲ制限スルニ止マルコトハ平等配當主義ヲ認メタル法意ニ徴シ甚タ瞭然タリ詳細ハ強制執行法ニ強制管理ノ說明ニ譲ルヘシ

(E) 利害關係人ハ不動産ニ對スル強制執行ノ實施ニ關シテハ債權者及ヒ債務者ノ外ニ多數ノ利害關係ヲ有スルモノアルハ當然カシ我民事訴訟法ハ此等ノ利害關係人ノ利益ヲ保護スルカ爲メニ執行手續ノ進行ニ際シ此等ノ同意ヲ得



又ハ意見ヲ聽カシメ或ハ此等ノ者ニ陳述ヲ爲スヲ得ルニ決シタリ(第六四七條第六四四條第六六七條第六七一條第六七四條第六八〇條第六九三條第六九六條第七〇二條)其利害關係人ノ第一ハ差押債權者及主執行力アル正本ニ因リ配當ヲ要求スル債權者ナリ前者ハ金銀債權ニ關シテ執行力アル正本ニ因リ強制執行ヲ申立テタル債權者ニシテ後者ハ執行力アル正本ニ因リ配當ヲ要求スル即チ法律上執行手續ニ參加スルコトヲ許サセタル附帯的執行開始ノ申立ヲ爲シタル債權者ナリ此等ノ債權者ハ適當ナル執行手續ヲ進行シ依リ正當ナル執行上ノ満足ヲ享有スルノ利益ヲ有ス然レトモ執行力アル正本ニ依リテ配當要求債權者即チ民法ノ規定ニ依リ配當要求債權者ハ執行密議ヲ有セザルヲ以テ執行手續ノ實施ニ關シ利害關係ヲ有スルモノニ非ス隨テ茲ニ所謂利害關係人ニ屬セス其第二ハ債務者即チ強制執行手續開始ノ際ニ於テ執行ノ目的物タル不動産ノ所有者ニシテ執行セラルル者タリ其所有權ヲ登記簿ニ記入シテ有ト否ト又債權者ニ對シ對人的債務ヲ負フト否トハ之ヲ問ハザルナリ債權者ハ執行當事者ナルヲ以テ執行ニ付キ利害關係ヲ有スルハ一言又後者ニ其第三ハ不

動産ニ對スル執行ノ開始ヲ登記簿ニ記入スルニ際シ第六五二條既ニ登記簿ニ不動産上ノ權利者トシテ記入セラレタル權利者殊ニ登記簿記入済ノ他物權者タリ此種ノ權利者ハ執行ニ際シ不動産上ノ權利ヲ防禦スルノ利害關係ヲ有スル不動産登記法第一條其第四ハ不動産上ノ權利者トシテ其權利ヲ疏明シ且ツ執行記録ニ備フヘキ届出ヲ爲シタル者ニシテ未納ノ租稅其他ノ公課ヲ取立テ納權アル國家其他ノ公法人明治十三年三月布告第七號地租條例同年四月布告第十六號地方稅規則明治二十一年三月法律第九號國稅徵收法明治二十三年九月法律第八十八號府縣稅徵收法同年十二月法律第三十二號國稅滯納處分法同年同月法律第三十號地方稅及備當若金滯納處分法等參考一般ノ先取特權ヲ有スル者執行開始ノ登記記入後目的物タル不動産ノ所有權ヲ取得シタル者不動産貸借者ノ如キ登記簿ニ記入シテアリタル權利者ハ之ニ屬ス(第六四八條)捕獲不動産強制執賣法第九條(債權者ハ)

(二) 強制執賣ニ對スル強制執行ノ方法トシテ最モ有力ナルモノハ強制執賣ヲ其道ニ

不動産ノ所有者ニ對シテ請求權ノ満足ノ爲メニ該不動産ニ對シテ執行ヲ裁判上  
ノ賣却ニ外ナラス左ニ競賣準備手續競賣手續競落ニ關スル決定配當手續及ヒ  
再競賣等ニ關スル法則ヲ略述スヘシ

(A) 競賣準備手續 執行裁判所ハ債權者ノ申立ニ因リ開始セラレタル執行ヲ  
爾後職權ヲ以テ施行ス執行裁判所ハ一方ニ於テハ執行ノ目的物タル不動産ノ  
賣却及ヒ其賣得金ノ配當ヲ實施シ他ノ一方ニ於テハ手續ニ依リテ生シタル爭  
訟事件ヲ終局ス此裁判ニ對シテ即時抗告ノ途アルコトハ前述シタル所ナリ但  
シ競賣手續ニ於テ爭訟ノ目的ト爲リタル實體上ノ權利ニ關セテハ通常ノ訴訟  
手續ニ依リテ訴訟所ノ裁判スヘキモノナルヲ以テ之ヲ略ス  
(1) 不動産ニ對スル強制執行ハ債權者ノ單獨ノ申立ニ因リテ執行裁判所カ競賣手續開  
始決定ヲ以テ強制執行ヲ爲スヘキ旨ヲ命スルニ依リテ開始スルコトハ前述シタ  
ル所ナリ債權者ノ強制競賣ノ申立ニハ第十二條債權者債務者及ヒ裁判所ヲ表示セ  
タルヘカラス債權者ハ不動産ニ對スル強制執行ノ開始ヲ申立テタル權利者ニシテ  
債務者トハ強制執行ヲ受テヘキ執行ノ目的物タル不動産ノ所有者ニシテ又裁判所

トハ民事訴訟法第六百四十一條ノ規定ニ從ヒテ管轄權アル裁判所カ第二  
執行ノ目的物タル不動産ヲ表示セタルヘカラス第三ニ競賣ノ原因タル一定ノ  
債權即チ債權者ノ執行セントスル債務者ニ對シテ有スル請求權債務ノ原因及  
債務名義ニ於テ明白ナラザルトキハ特ニ之ヲ表示セタルヘカラス及ヒ執行シ  
得ヘキ一定ノ債務名義即チ確定判決ナルキ和解調書ナルキ或ハ公正證書ナル  
キノ點ヲ表示セタルヘカラス第四ニ執行力アル正本其他強制執行開始ノ爲メ  
ニ必要ナル證書ヲ添附セタルヘカラス第六四二條第六四三條第一項獨逸不動  
產強制競賣法第一六條第五一六條第五二八條乃至第五三〇條第五六〇條隨テ  
民事訴訟法第五百二十八條ニ規定シタル同時ノ送達ハ不動産ニ對スル強制執  
行ニ於テ認メラレザルモノト謂フヘシ該要件ヲ具備セタル申立ハ執行裁判所  
ノ却下スル所ト爲ル何トオレハ此等ノ事項ノ一カ不分明ナルカ又ハ執行當事  
者ノ表示カ債務名義並ニ執行力アル正本ニ於ケル表示ト異ナルトキハ執行ヲ  
開始スルコトヲ得サルヲ以テ之ヲ申立ノ要件民事訴訟法第六百四十二條要  
ス普通圖不動産強制競賣法第十三條要ス又強制競賣ノ申立ニハ債務者カ執行

目的物タル不動産ノ所有者タルコトヲ證明シ且テ最低競買價額ノ評價ヲ爲スノ便アルカ爲メ民事訴訟法第六百四十三條第一項乃至第五ニ規定シタル書類ヲ添附スルヲ可トス而シテ第二第三及ヒ第四ノ事項ニ關シテ債權者ハ公簿ヲ主管スル官廳稅務署郡役所市町村役場ノ類ニ其證明書ヲ求ムルコトヲ得地券讓受證書等ノ如キ證明書ナキ場合ニ又第四及ヒ第五ノ事項ニ關シテハ債權者ハ證明不能トキニ限リ貸借ニ關スル證明書オク又建物ノ記入カ市町村役場主管ノ公簿ニ遺脱シタル場合ノ如キ競買申立ノ際其取調ヲ執行裁判所ニ申請シ同裁判所ハ執達吏ヲシテ其取調ヲ爲スルハ斯ル證明書ヲ添附ハ要件ニ非サルヲ以テ之ヲ缺キタル申請ハ法則上不通法トシテ却下スルコトヲ得然レトモ適當ナル證明ナキヲ以テ實體上不當トシテ却下スルコトヲ得蓋シ不動産ニ對スル強制執行ハ其目的物タル不動産ノ所有者ニ對シテスル行ハルベキモノナリハ尤モ第六四三條第一項ニ可シ「普通西不動産競買法第一四條但シ強制管理ノ爲メ既ニ不動産ヲ差押ヘタル場合ニ於テ其執行記録ニ第一乃至第五ノ事項ヲ證明シタル書類アルトキハ爾後競買ノ申立ヲ爲ス

ニ當リテ更ニ前示ノ證明書ヲ添附スルヲ要ナシ蓋シ申請者ニ對シテ徒ニ時間ト費用ト勢力トヲ消費セシムルニ止マレハナリ而シテ法律上何等ノ區別ナキヲ以テ強制管理ヲ申立テタル債權者ト強制競買ヲ申立テタル債權者ト同一ナルコトヲ要セサルナリ(第六四三條第三項)執行裁判所ハ競買手續開始ノ決定ヲ爲スハ際(第六四五條)普通西不動産強制競買法第一八條第一項即チ該決定ヲ爲シタルトキハ勿論未ダ該決定ヲ爲スニ熟シタル程度ニ達セサル場合ト雖モ職權ヲ以テ債權者ノ利益ノ爲メニ競買ノ申立アリタルコトヲ登記簿ニ記入スヘキ旨ヲ登記判事ニ囑託セサルヘカラス(稱逸不動産強制競買法第十九條第一項)カ普通西不動産強制競買法第十八條第一項ト異ニシテ裁判所ハ競買手續開始決定ヲ爲スト同時ニ登記官衙ニ該命令ヲ登記簿ニ記入スヘキ旨ヲ囑託ヲ爲スコトヲ要スト規定シタルハ立法上正當ナリ我民事訴訟法第六百五十一條第一項ハ斯ル旨趣ノ法文ニ修正セラレシコトヲ望ム(第六五〇條)登記判事ハ該囑託ニ應シテ記入ヲ爲シタル後登記簿ノ原本ヲ裁判所ニ送付シ且テ不動産上權利者(不動産登記法第一條)參考ヨリ差出シタル證書價入抵當證書ノ類ノ抄本ヲ送付ス

(第六五一條第二項第六五二條不動產登記法第二五條以下普通西不動產強制競賣法第一九條普通不動產強制競賣法第一九條第二項是レ執行裁判所ヲシテ民事訴訟法第六百五十三條及ヒ第六百五十五條第六百五十六條ノ規定ニ則リ處分スルノ當否ヲ認識セシメ又配當表ヲ材料ヲ得セシムルニ在リテ一審第一回ノ執行裁判所ハ競賣ノ申立ラ 正當ト認メタルトキハ執行ヲ爲スルキ旨ヲ命令ノ一タル競賣手續開始決定ヲ爲シ職權ヲ以テ之ヲ債權者及ヒ債務者ニ送達ス(第二四五條債務者ハ該決定ニ對シ執行裁判所ニ異議ヲ申立テ(第五四四條之ヲ是認セサル執行裁判所ノ裁判ニ對シテ即時抗告ヲ爲ス)トテ得第五八條又は競賣ノ申立ラ不當ト認メタルトキハ之ヲ却下スル旨ノ裁判ヲ爲シ之ヲ債權者ノミニ送達ス而シテ債權者ハ該決定ニ對シ直チニ即時抗告ヲ爲スコトヲ得第五八條前者ノ場合ニ於テハ執行裁判所ハ前示ノ如キ登記記入ノ囑託ヲ爲シ決定前ニ於テ登記記入ノ囑託ヲ爲ササルトキニ限リ又租稅其他ノ公課ヲ主體スル官廳市町村役場郡役所稅務署等ニ競賣手續ノ開始決定アリタル旨ヲ通知シ其目的物タル不動產ニ對スル債權未納課稅其他ノ公課ノ有無及ヒ限度ヲ申

立ツヘキコトヲ期間ヲ定メテ催告セサルハカラス是レ執行裁判所ヲシテ民事訴訟法第六百五十五條及ヒ第六百五十六條ニ則リ適當ナル處分ヲ爲スコトヲ得セシムルカ爲メナリ(第六五四條) 債權者ハ其債權ノ實現ニ當リテ競賣手續ノ開始決定ヲ爲シタルロトハ債權者ノ爲メニ債務者ノ所有不動產ヲ差押ヘタルニ外ナラス(第六四四條普通西不動產強制競賣法ハ第十六條第一項下同シク)同時ニ債權者ノ爲メニ不動產ヲ差押ワルコトヲ宣言ス可シ下規定ニタレトモ立法上甚タ失當ナリ漏逸不動產強制競賣法第二十條第一項ノ如ク(強制競賣ヲ命シタル決定ハ債權者ノ爲メニ不動產ヲ差押ヘタルニ外ナラス)下訓ヲ正當ト信ス蓋シ特ニ我民事訴訟法ノ如キ宣言ヲ爲スハ無益ノ手續ナルヲ以テナリ不動產ノ差押即チ債務者ニ對スル其所有不動產ニ關スル處分權ノ制限ハ執行裁判所カ差押決定ヲ債務者ニ職權ヲ以テ送達スルニ因リテ効力ヲ生ス(第六四四條第三項普通西不動產強制競賣法第十六條第二項漏逸不動產強制競賣法第二二條第一項上段債務者ハ差押效力トシテ爾後債權者ノ利益ヲ害スヘキ差押不動產ニ關スル處分ヲ爲スコトヲ得ス故ニ債權者ノ權利ヲ害スヘキ差押不動產

ニ關スル法律上ノ處分ハ無効モシテ又事實上ノ處分ハ不法モシテ刑法上罰スル  
 キ價值アルモノタリ獨逸刑法第一三七條參考ト雖モ差押ニ因リテ發生セタル債  
 權者ノ權利ヲ侵害セタル範圍内ニ於テ債務者ハ差押不動産ヲ讓渡シ若クハ之ニ  
 他物權ヲ設定スルコトヲ得ヘシ又差押不動産ノ管理及ヒ利用ヲ爲スコトヲ得ハ  
 シ(第六四四條第二項普通西不動産強制競賣法第一六條第二項獨逸不動産強制競  
 賣法第二四條隨テ飼料不足ノ爲メ家畜ノ一部分ヲ賣却セ傳染病ニ罹リタル動物  
 ヲ殺スカ如キ差押物ノ主タル部分ヲ保全スルカ爲メニ其一部分若クハ從タル部  
 分ヲ處分スルカ如キハ債務者ノ自由ニ爲シ能フ所ナリ債權者ハ債務者ニ斯ル權  
 利ヲ行ハシムルコトヲ欲セタルトキハ強制管理ノ申立ヲ爲シ其目的ヲ達スルコ  
 トヲ得ヘシ債權者ハ差押ノ效力トシテ競賣ノ申立若クハ差押アリタル若クハ知  
 リテ差押物ヲ取得シタル第三者ニ對シ強制執行ヲ續行スルコトヲ得ルニ止マツ  
 獨逸競賣法ニ於ケルカ如ク差押ニ因リ債權者ノ爲メニ抵當權ノ設定セラレタル  
 モノトシテ債權者ハ優先權ヲ取得シ差押以後ニ於テハ債務者ノ破産ニ於テ別  
 論權ヲ主張スルコトヲ得又差押不動産上ニ權利ヲ取得シタル第三者ノ其取得

ノ際差押又ハ競賣ノ申立アリタル若クハ知ラザルモ差押ノ效力ニ對シ其  
 善意ナラシコトヲ主張スルコトヲ得故ニ惡意ノ第三取得者ハ差押ノ效力ヲ  
 シテ其取得行爲ヲ相對的無効トシテ知ラザルモカラス隨テ惡意ノ第三取  
 得者ハ差押ノ續行ヲ妨グルコトヲ得ス唯執行手續ニ於テ利害關係人ト爲ルノ  
 第三取得者カ善意ナルトキハ之ニ反スレ善意ノ取得ヲ保護スルノ法意ナ  
 リ(民法第一二九條參考競賣ノ申立ヲ登記簿ニ記入シタル後ニ於テ差押不動産  
 上ニ權利ヲ取得シタル第三者ハ記入ノ效力トシテ該申立ヲ知ラザルモノト認  
 メラル(第六四五條但シ差押不動産カ差押ノ原因タル請求權ノ爲メニ義務ヲ負  
 擔シタルトキ即チ擔權抵當權ノ如キ擔保ノ目的物タルトキハ差押後該目的物  
 上ニ所有權ヲ取得シタル第三者ハ其取得ノ際差押又ハ競賣ノ申立アリタルコ  
 トヲ知ラザルトキ即チ善意ナルトキト雖モ競賣手續ノ續行ヲ妨グルコトヲ得  
 ス蓋シ第三取得者ハ差押又ハ競賣ノ申立ノ有無ニ關係ナク斯ル權利ノ主張テ  
 ルコトヲ認識モケルヲ得ナシ(差押前ノ取得ニ關シテハ新所有者ニ對ス  
 ル債務名義アルニ非シシハ強制執行ヲ爲スコトヲ得ス民事訴訟法第六百五十

條第二項差押後又登記必要固爲不質權抵當權ノ如キ物上權保權ニ於テ登記ナキ以上ハ本條ノ適用ナキトモ民法第百七十七條ニ依リテ明瞭ナリ第  
 六五〇條第二項普通西不動産強制執賣法第十七條普通不動産強制執賣法第二  
 六條(一)ニ依リテ同ノ強制執行手續ノ進行ニ該法第百七十七條ノ規定ニ依  
 差押ノ強制執行ノ目的ヲ達スルカ爲メ之ヲ爲ス故ニ債權者ハ執賣ノ申立ヲ  
 取下ケタルトモ裁判所ノ決定ヲ要スルニシテ當然消滅ス是レ不干涉主義ノ結果ナ  
 リ又ハ執行裁判所カ執行手續ヲ取消シタルトモ差押ニ依リ發生シタル債權  
 者ノ權利ト共ニ消滅スルニ言又埃タス(第六五〇條第三項第六五三條第六五六  
 條普通西不動産強制執賣法第十七條第三項普通西不動産強制執賣法第二八條第  
 二九條) 債權者ハ普通西不動産ノ強制執行ノ結果ハ其債權者ノ利益ヲ  
 總テノ不動産及ヒ其從タル物ハ總テ差押ノモノトシテ得ルモノニ非ズ第一ニ債  
 務者ハ差押不動産ノ利用及ヒ管理ヲ爲スノ權利アルヲ以テ利用及ヒ管理ニ必  
 要ナル產出物其他資金等ハ不動産ニ對シテ強制執行ノ目的物ト爲ラス普通西  
 不動産強制執賣法第十六條普通西不動産強制執賣法第二一條第二ニ依リテ

產ノ如ク法律上騰渡ヲ禁シタル不動産ハ強制執行ノ目的ヲ達スルモノトシテ得  
 ルヲ以テ不動産ノ強制執行ノ目的物ト爲ラズ第三合既ニ執賣手續ノ開始決定  
 ヲ爲シタル不動産ニ關シテハ債權者ノ執賣ノ申立アルニ更ニ開始決定ヲ爲ス  
 コトヲ得ス是レ有體動産ニ對シテ重復差押ヲ許サザルト同一ノ法意ナリ然レトモ  
 該申立ハ之ヲ執行記録ニ添附スルニ因リテ配當要求ノ效力ヲ生シ又既ニ開始レ  
 タル執賣手續ヲ取消ト爲リタルトモ第六百四十九條第一項ノ規定ヲ書セザ  
 ル限ハ開始決定ヲ受ケタルノ效力ヲ生シ此種ノ債權者ノ爲メニ執賣手續ヲ繼  
 行ス此場合ニ於テ差押ノ效力ハ如何ナル時期ニ於テ發生シタルモノト認ムハ  
 キヤノ點ニ關シテ法律上明文ヲ缺ケリ余輩ハ解釋上該申立ヲ債務者ニ通知シ  
 タル時ニ於テ發生スルモノト言ハント欲ス(第六四七條第六四七條第三項引用  
 普通不動産強制執賣法第二七條參考普通西不動産強制執賣法第一五條又該申  
 立ハ登記簿ニ記入スルモノニ非ズ隨テ開始決定ヲ受ケタルノ效力ヲ生シタ  
 ル場合ニ於テ第三取得者ニ對スル差押ノ效力ヲ定ムルニ付キ事情ニ隨ヒテ該  
 申立ヲ知リタルヤ否ヤヲ定メタルハカラス(差押債權者ヨリ維持セラルルハ)

ハニ非ス但シ假差押ノ命令ヲ受ケタル不動産ニ付テハ競賣手續開始決定ヲ爲ス  
 こと得蓋シ重複差押ヲ禁止ハ已ニ差押アリタルコトヲ前提トシテナリ(第  
 六四五條)數名ノ差押債權者ノ爲メニ同時ニ不動産ノ差押ヲ爲ス場合ニ於テハ  
 又前示法則ヲ準用セラルヘカラス(第七二一條)競賣手續ノ開始決定(第五〇條  
 第五五一條)第五六〇條)民事訴訟法ニ規定セタル場合ニ於テ(第五五〇條  
 五〇〇條)第五二二條)第五二二條)第五四四條)第五四九條)第五五〇條)第五  
 六〇條)第五六二條)殊ニ第三者ハ執行ノ目的物ニ付テ所有權其他目的物ノ讓渡  
 若クハ引渡ヲ妨タルノ權利ヲ執行参加以テ訴テ以テ主張セタルトキハ競賣手續  
 ノ取消ヲ爲スコトアリ然レドモ競賣若クハ其手續ノ履行ヲ妨タル權利ヲ存ス  
 ル事實カ登記判事ノ通知ニ因リテ顯ハルルトキハ執行裁判所ニ直テ(斯ル訴  
 ヲ要セス)シテ職權ヲ以テ手續ヲ取消シ又競賣手續ノ履行ヲ妨タル障礙ヲ除去  
 スルコトヲ得ル場合ニ手續ヲ一時停止ス後者ノ場合ニ於テハ裁判所カ其意思  
 ヲ以テ定ムル期間内ニ其障礙ノ消滅セタルコトヲ證明スル旨ヲ債權者ニ命

シ債權者カ該期間ヲ経過セタル後職權ヲ以テ競賣手續ヲ取消ス蓋シ執行ノ目  
 的ヲ達スルコトヲ得テレハナリ(第六五三條)普通西不動産強制競賣法第二〇條  
 獨逸不動産強制競賣法第二八條)其他執行ノ目的物タル不動産ノ最低競賣價額  
 ヲ以テ差押債權者ノ債權ニ先ツ不動産上ノ總ラシテ負擔及ヒ執行費用ヲ排濟シ  
 テ剩餘アルノ見込ナク且ツ其旨ヲ差押債權者ニ通知シタルモ該債權者カ通知  
 コリ七日ノ期間内ニ前示ノ負擔及ヒ費用ヲ排濟シテ剩餘アルヘキ價額ヲ定メ  
 且ツ其價額ニ應スル競賣入ナキ場合ニ於テ自ら其價額ヲ以テ買受クヘキ旨ヲ  
 申立テ之カ爲メニ十分ナル保證ヲ立テサルトキハ競賣手續ヲ取消ス蓋シ斯ル  
 場合ニ競賣手續ヲ續行スルモ執行ノ目的ヲ達スルコトヲ得テレハナリ(不  
 動產ノ最低價額トハ裁判所カ登記判事及ヒ租稅其他ノ公課主管官署ヨリ通知  
 ヲ爲ス理由ハ通知ノ結果不動産ノ競賣ノ目的物タルニ足ラサルトキハ評價  
 手續ヲ省略スルコトアレハ當ナリ)不動産上ノ總ラシテ負擔及ヒ租稅公課不動産  
 上ニ設定セラレタル物上擔保抵當質等ヲ指示ス第六五五條)第六五六條)第六

四九條  
 競賣手續ノ取消及ヒ停止ヲ命シタリ不決定ハ債權者債權者若クハ第三者取消及  
 ヒ停止ノ命令ヲ求ムル申立ヲ爲シタル第三者ハ送達シ又債權者ハ該決定ニ對  
 シ即時抗告ヲ以テ不服ヲ申立ツルコトヲ得第五八條面シテ競賣手續取消  
 場合ニ於テハ登記判事ニ競賣ノ申立アリタル旨ハ登記記入抹消ヲ關託ヲ爲サ  
 サルヘカラス第六九〇條漏逸不聊産強制競賣法第三二條第三四條競賣手續  
 停止及ヒ取消  
 (3) 執行裁判所ハ債務者ニ競賣手續開始決定ヲ送達シ且ツ不動産ノ最低價額ヲ  
 以テ差押債權者ノ債權ニ先テ不動産ノ負擔及ヒ手續費用ヲ控除シテ猶ホ剩餘  
 ヲ得ルノ見込アリト認メタル後又ハ差押債權者ハ民事訴訟法第六百五十六條  
 第二項ニ規定シタル申立ヲ爲シ十分ナル保證ヲ立テタル後ニ取權ヲ以テ競賣  
 期日及ヒ競落期日ヲ定メ之ヲ公告ス第六五七條競賣期日ノ指定及ヒ其公告ハ  
 賣却ノ申込ニ非ヌシテ却テ競買價額申出ノ一般勸告ナリ競買人ノ競買申出  
 カ取引ノ申込ニテ承諾ニ非オバ才リ競賣期日ノ特定及ヒ公告ハ其固有ノ目

雜 訊

○商法施行前ニ於ケル運送人間ノ求償權 數人相次キテ運送ヲ爲ス場合商  
 法第三三九條參照ニ於テ一運送人カ運送品ノ滅失又ハ毀損ニ付キ損害賠償ノ  
 責ニ任シタルトキハ其後者タル各運送人ニ對シ求償權ヲ有スルカ換言スレバ  
 後者タル各運送人ハ前者タル運送人ニ對シ連帶ニテ其求償權ニ服セザルヘカ  
 ラサルカ此問題ハ後者タル運送人カ前者タル運送人ヨリ運送品ノ運送ヲ引繼  
 キタル法律關係ノ如何ニ依リテ其論決ヲ異ニスルナラント思考セラル尤モ商  
 法施行前ニハ如何ナル規定アリシカ今之ヲ探究スルノ邊ナント雖モ若シ後者  
 タル運送人ニシテ前者ノ荷受人若クハ荷受人ニ對スル責任ト同一ノ責任範圍  
 ニ於テ引繼キタリトセハ經合自己ノ後者カ過失又ハ故意ヲ以テ運送品ノ滅失  
 又ハ毀損ヲ生シタル場合ニ於テモ自己ノ前者ニ對スル責任ヲ免ルルコト能ハ  
 サルモノト謂ハサルヘカラス此實際問題ニ對シ東京控訴院カ過失ナキ中間ノ  
 運送人モ仲繼運送ヲ託セラレタルモノナリトシテ爾後ノ運送人ト連帶シテ前



者ノ求償權ニ服スルモノカモハ判決シタルニ大審院ハ之ヲ破毀シテ曰ク數人相繼キテ運送ヲ爲スニ當リ荷物カ其到達地ニ達セズシテ荷送人ニ損害ヲ生シ運送人中ノ一人カ之ヲ賠償シタル場合ニ求償ニ於テ求償者ニ對シ此者ヨリ後ニ運送ニ從事シタル運送人等ニ連帶責任アリトスルハ舊商法及ヒ新商法共ニ之ヲ認メザルト同シテ商法施行以前ノ慣例ニ於テモ亦認メズル所ナリ此ノ如キ場合ニ於テ損害ヲ賠償シタル運送人中ノ一人ハ不法行爲ヲ爲シタル運送人ニ對シテ求償權アリノ外其行爲者タラザル他ノ運送人ニ對シテ全部ノ請求權ナシト(大審院明治三十五年三月二十五日第五號民事部判決)○償還義務者ノ求償手續ニ手形ノ裏書人カ其後者ニ對シ償還義務ヲ履行シテ其義務履行者カ更ニ其前者ニ對シ償還ノ請求ヲ爲シタル事實ニ對シ東京控訴院ハ其義務履行者タル償還請求者ハ手形文言上被裏書人トシテノミ其權利ヲ行使スヘキモノナリト判斷シタルニ大審院ハ之ヲ破毀シテ曰ク手形上ノ債務ハ其記載文言ニ依リテ定マルコトハ原判旨ノ如クナレトモ手形債權者ノ償

還請求ニ應シ辨濟ヲ爲シタル償還義務者カ其前者ニ對シ償還請求ヲ求ムルニハ商法第四百八十八條ニ依ル外他ニ履行ヘキ手續アルコトナシ故ニ償還ヲ爲シタル事實ヲ主張シ右規定ニ從ヒ求償ヲ爲ス者アル場合ニ於テハ其義務ヲ履行シタル證據トシテ提出スル手形ニ被裏書人トシテ記載セラレタルト否ハ其請求ノ當否ヲ決スル根據ト爲ラズト(大審院明治三十六年三月三十一日第一號民事部判決)○積荷ノ保險其積荷ヲ以テ海上保險契約ノ目的ト爲シタル場合ニ於テ其保險契約ニ指定セル危險カ航海ノ途中ニ於テ生シタルニ因リ已ムヲ得ス其積荷ヲ廉價ニ賣却シタルトキハ保險者ハ其損失額ヲ填補スルニ責任スヘキヤ否ヤニ付キ第二審大阪控訴院ニ於テ積荷ノミテ保險契約ナリシトキハ被保險人カ保險金ヲ受取ル可キ權利ハ積荷其物ニ損害ヲ生シタル場合ニ制限セラレ云云トノ理由ニ據リ保險者ハ積荷ノ賣却ニ因ル損失ヲ負擔スル責任ナシト判決シタルニ大審院ハ之ヲ破毀シテ曰ク商法第六百五十三條第一項ニ海上保險契約ハ航海ニ關スル事故ニ因リ生ズルモノトスルハ其損害ノ填補ヲ以テ目的トシ

トアリ其第六百五十四條ニ保險者ハ本章又ハ保險契約ニ別段ノ定アル場合ヲ除ク外保險期間中保險ノ目的ニ付キ航海ニ關スル事故ニ因リ生シタル一切ノ損害ヲ填補スル責ニ任ストアリテ保險契約ノ目的ニ付テモ保險者ノ責任ニ付テモ積荷ノミヲ保險ニ付シタル場合ハ即積荷ノ運送ニ關スル危險ニ付シタルモノナルヲ以テ損害ヲ填補ヲ積荷ヲ積物ノ流失滅損等ニノミ制限シタルモノニアラス殊ニ其第六百七十條第一項ノ規定ニ依レハ航海ノ途中ニ於テ不可抗力ニ因リ保險ノ目的タル積荷ヲ賣却シタルトキハ其賣却ニ依リテ得タル代價ノ中ヨリ運送費其他ノ費用ヲ控除シタルモノト保險額トノ差ヲ以テ保險者ノ負擔ト爲スコキモノニリ是ニ由テ之ヲ觀レハ積荷ノミヲ保險ニ付シタル場合ト雖モ其損害ノ填補ハ積荷其物ノ流失滅損等ニノミ制限シタルモノニアラスシテ天災若クハ衝突等ノ爲メ船體損傷シ指定港ニ運濟スル能ハサル如キ不可抗力ニ因リ途中ニ於テ積荷ヲ賣却シ損害ヲ生シタル場合保險者カ其損害ヲ負擔スコキモノナルコト定ニ明ナリト(大審院明治三十五年才)第五百九十四號損害二列決事)

# 高等科講義錄

第八號

五月二日發行

目次

- 先取特權ニ付テノ講演 ..... 藤野野矢
- 船殼及ヒ積荷ニ關スル損害 ..... 藤野野矢
- 民法第九十條ニ關テノ講演 ..... 藤野野矢
- 民法第九十五條ニ關テノ講演 ..... 藤野野矢
- 船兒ト法定代理人、無能力者ノ法律行為ノ效力及ヒ法律行為ト訴訟行為トノ區別ニ付テノ講演 ..... 藤野野矢
- 書取手段ノ會信行為ニ關スル講演 ..... 藤野野矢
- 遺囑執行ノ會信行為ニ關スル講演 ..... 藤野野矢

三十六年五月

和佛法律學校

トアリ其第六百五十四條ニ保險者ハ本章又ハ保險契約ニ別段ノ定アル場合ヲ除ク外保險期間中保險ノ目的ニ付キ航海ニ關スル事故ニ因リ生シタル一切ノ損害ヲ填補スル責ニ任ストアリテ保險契約ノ目的ニ付テモ保險者ノ責任ニ付テモ積荷ノミヲ保險ニ付シタル場合ハ即積荷ノ運送ニ關スル危險ニ付シタルモノナルヲ以テ損害ノ填補ヲ積荷其物ノ流失滅損等ニノミ制限シタルモノニアラス殊ニ其第六百七十條第一項ノ規定ニ依レハ航海ノ途中ニ於テ不可抗力ニ因リ保險ノ目的タル積荷ヲ賣却シタルトキハ其賣却ニ依リテ得タル代價ノ中ヨリ運送費其他ノ費用ヲ控除シタルモノト保險額トノ差ヲ以テ保險者ノ負擔ト爲ス可キモノニリ是ニ由テ之ヲ觀レハ積荷ノミヲ保險ニ付シタル場合ト雖モ其損害ノ填補ハ積荷其物ノ流失滅損等ニノミ制限シタルモノニアラスシテ天災若クハ衝突等ノ爲メ船體損傷シ指定港ニ運漕スル能ハサル如キ不可抗力ニ因リ途中ニ於テ積荷ヲ賣却シ損害ヲ生シタル場合保險者カ其損害ヲ負擔ス可キモノナルコト定ニ明ナリト(大審院明治三十五年(才)第五百九十四號損害部二民事)

# 高等科講義錄

第八號

五月二日發行

## 目次

- 先取特權ニ付テノ講演.....法學博士 梅 謙次郎
- 詐欺及ヒ強迫ニ關スル推問.....法學博士 梅 謙次郎
- 民法第九十條ニ就テノ推問.....法學士 田代 律雄
- 民法第九十五條ニ就テノ推問.....法學士 田代 律雄
- 胎兒ト法定代理人、無能力者ノ法律行為ノ效力及ヒ法律行為ト訴訟行為トノ區別ニ付テノ講演.....法學士 鈴木英太郎
- 詐欺手段ノ背信行為ニ關スル講演.....法學士 秋山雅之介
- 羅馬法(九三五頁一四四).....法學士 田中 遜

三十六年五月

和佛法律學校

○最近判例要旨彙編○五大法律學科聯合講習會大計書

# 特別法講義錄

第二號  
五月一日  
發行

○市制町村制

法學士 松浦鎮次郎

○戶籍法

法學士 島田鐵吉

○人事訴訟手續法

法學士 松岡義正

○特許法

法學士 杉本貞治郎

尙本講義錄ニハ○府縣制郡制(松浦學士)○供託法(塚田學士)○非訟事件手續法(橫田學士)○不動産登記法(鈴木學士)○競賣法(吾孫子學士)○租稅法(若槻學士)○著作權法(水野博士)○公證人規則(松岡學士)○執達吏規則(仁井田博士)ヲ掲載ス○毎月一回發行○月謝金十五錢

發行所 **和佛法律學校**

明治二十六年五月十二日印刷  
明治二十六年五月十三日發行

(定價金貳拾五錢)

編輯者

萩原敬之

東京市牛込區牛込北町十番地

印刷者

小宮山信好

東京市牛込區矢來町三番地

東京市芝區西ノ久保明倉町十一番地

印刷所

金子浩版所

東京市麴町區富士見町六丁目十六番地

發行所 **和佛法律學校**

司法省  
指定

(電話番町百七十四番)

(明治二十二年十二月九日內務省許可)  
(明治三十五年十一月四日第三種郵便物認可 毎月廿二回一日三日五日六日八日十日十二日  
日十三日十五日十六日十八日廿三日廿五日廿六日廿七日廿八日廿九日三十日發行)