

法政大学学術機関リポジトリ

HOSEI UNIVERSITY REPOSITORY

PDF issue: 2025-07-04

和仏法律学校講義録

松岡、義正

(出版者 / Publisher)

和仏法律學校

(巻 / Volume)

3-36

(開始ページ / Start Page)

1

(終了ページ / End Page)

57

(発行年 / Year)

1903-05-28

○ 1 2 3 4 5 6 7 8 9 10 1 2 3 4 5 6 7 8 9 20 1 2 3

(明治三十九年十一月四日第三種郵便物可
寄、廿一月十四日三日廿一月廿三日廿五日廿六日廿七日廿八日廿九日廿十日廿十一日廿二)

明治三十六年五月二十八日發行

三十五年度 第三學年ノ三十六



和佛法律學校講義錄

號九拾百第

和佛法律學校

第三學年第三十六號目次

民事訴訟法自第六編至第八編(至六一五)

法學士 松 國 義 正

雜報 ○未成年ノ妻ト後見○講談會

(稟告 第三學年講義錄ハ夫婦ヲ以テ完結スヘキニ由リ期日ニ關ケルコトアルヘシ)

090.
1902
2-28

的ノ外ニ登記簿ニ記入ヲ要セサル不動產上権利ヲ有スル者ニ對シ運クトモ其當然競落人ニ移轉セサル請求ヲ競賣期日ニ於ケル競買價額申出催告以前三届出テ且ツ利害關係人カ異議ヲ申立タルトキハ其疏明ヲ爲スヘキ旨ヲ催告スルノ目的ヲ有ス而シテ前示ノ權利者ハ之ニ應セサルトキハ競賣ノ目的物ニ代リタル賣得金ニ付キ權利ヲ有スルニ過キサルヘシ(民事訴訟法第六百五十八條第九ハ立法上候ニ失普漏西不動產強制競賣法第四十條第八、第九、獨逸不動產強制競賣法第三七條第四第五ノ如ク立法スルヲ可トス競賣ハ總テ關係人ニ重大ナル利害アルヲ以テ各關係人ヲシテ其利益ヲ防禦スル地位ニ在ラシムルカ爲メニ法律ハ競賣期日公告ノ要件ト其方法トヲ規定シタリ(第六五八條、第六九條第一項、第六六〇條、第六六一條要件ヲ缺キタル競賣期日ノ公告ハ無效トス故ニ裁判所ハ期日ヲ取消シテ更ニ競賣期日ヲ定メサルヘカラス但シ要件ヲ缺キタル事實カ競賣終了後ニ於テ顯ハレタルトキハ競落ヲ許サナル決定ヲ爲スヘキハ言フ埃及公告ノ方法カ民事訴訟法第六百六十一條第一項第一及ヒ第二ニ適セナル場合亦然ラン(競賣期日)

090
1902
3-126

的ノ外ユ登記簿ニ記入ヲ要セザル不動産上権利ヲ有スル者ニ對シ過失モ其當然就落人ニ移轉セザル請求ヲ競賣期日ニ於ケル號買價額申出催告以前該届出ノ且ツ利害關係人カ異議ヲ申立タルトキハ其疏明ヲ爲スヘキ旨ヲ催告スルノ目的ヲ有ス而シテ前示ノ権利者ハ之ニ應セザムトキハ競買ノ目的物ニ代リタル賣得金ニ付ギ權利ヲ有スルニ過キツルヘヤ民事訴訟法第六百五十八條第九ハ立法上狹ニ失ス普通西不動產強制競賣法第四十條第八第九獨逸不動產強制競賣法第三七條第四第五ノ如ク立法スルヲ可トス競賣ハ總ノ關係人ニ重大ナル利害アルヲ以テ各關係人アンテ其利益ヲ防衛スル地位ニ在ラシムルカ爲メニ法律ハ競賣期日公告ノ要件ト其方法トヲ規定シダリ第六五百八條第六五百九條第一項第六六〇條第六六一條要件ヲ缺キタル競賣期日ヲ公告ハ無效トニ故ニ裁判所ハ期日ヲ取消シテ更ニ競賣期日ヲ定メサガヘカラス但シ要件ヲ缺キタル事實カ競賣終了後ニ於テ該ハレタルトキハ競落ヲ許セザル決定ヲ爲ヘキハ言フ埃及公告ノ方法カ民事訴訟法第六百六十一條第一項第一段ニ第二ニ適セナル場合亦然ラン(競賣期日)。

(4) 私法的買賣ニ於テ當事者の権利及ヒ義務ヲ定ムル條件カ法律又ハ當事者ノ意思ニ因リテ定マルト同シク民事訴訟法的買賣タル強制競賣ニ於テ競落人ノ權利及ヒ義務ヲ定ムル條件カ法律又ハ當事者ノ意思ニ因リテ定マルモニタリ。然レトモ後者ハ前者ト其性質ヲ同シウセサルヲ以テ該條件ノ同一ナラナルハ當然ナリ強制競賣ノ賣却條件トハ裁判官カ債務者ノ有スル不動產ヲ競落人ノ所有ニ移ス條件ナリ強制競賣ニ於ケル競落人ノ權利義務ヲ定ムル規則タリ該條件ハ其性質ニ從ヒテ效力ニ關スルモノト成立ニ關スルモトニ分ソコトヲ得競賣ノ不動產所有權ノ取得第六八六條不動產上ノ負擔ノ免除及ヒ引受第六四九條競落人ノ代金支拂義務第六八七條第六九三條費用ノ負擔等ハ前者ニ屬シ民事訴訟法第六百四十九條ニ規定スル制限最低競賣價額ノ確定第六五五條第六七〇條第一項競賣保證ノ供託第六六四條競賣人カ其中出ナタル競賣價額ニ付キ禹束セラル義務及ヒ其義務ノ免除第六六五條第六六六條競賣取消第六七八條等ハ後者ニ屬ス(後者ハ競義ノ賣却條件ニ非)又該條件ハ直接ニ法律ニ依リテ定マルト當事者ノ意思ニ因リテ定マルトニ從ヒテ法定賣却條件ト狂

意賣却條件ト三分ヲコト第得而シ並法定賣却條件中ニハ利害關係人固合意
圖ニ變更スルコトヲ得ルモノト否ニアミ最低競賣價額及ヒ競落人カ競落許可
ニ因リテ所有權ヲ取得スルカ如キ事項ハ利害關係人之同意ニ因リテ變更スル元
ト能ガタル法定條件ニシテ競賣代金ノ支拂期及ヒ不動產ノ分割ヲ讓渡不
所如キ事項ハ當事者ノ合意ニ因リ變更スルヨリタ得ル法定條件ナリ利害關係
人ノ合意ニ因リ變更シタバ法定條件ヲ特別ノ賣却條件と稱ス前者ハ公益ニ關
スルカ(最低競賣價額ニ關スル條件若クハ競賣ノ要素競落人ノ所有權取得オル
ソ以テ之タ變更ヲ許サス後者ハ主トシテ利害關係人ノ利益保護ノ爲メニ存ス
ル條件ナルヲ以テ之タ變更ヲ許スモタリ變更ニ合意ハ變更ニ因リ權利ニ影
響ヲ蒙ル總利害關係人ノ意思ノ合致ニシテ競賣期日ノ開始マテニ非シシカ之
ヲ爲スゴトヲ得ス蓋シ特別ノ賣却條件ハ競賣期日ノ開始後ニ告知スルキモ
ナレハナヌ我民事訴訟法ハ普通而不動產強制競賣法皆普通不動產強制競賣法
第三條第五三條乃至第五六條及ヒ偶邊不動產強制競賣法偶邊不動產強制競賣法
第四條以下ト同様之不動產上ノ負擔消滅主義及ヒ不動產ノ負擔引受主義ヲ併

用シタリ前者ハ不動産上ノ負擔カ消滅シテ買主ニ競賣セラル主張ナリ故丹此主義ニ從ヘバ賣得金カ少タモ差押債權者ニ債權ニ先フ權利ヲ償還スルニ非スンハ賣却ヲ許ナサルモノタリ諸々消滅主義ト言ハスシオ債還主義ト言フ者アリ(民事訴訟法第六百四十九條民法施行法第五十一條第三項及ヒ第四項ハ留置權者及ヒ質權者ノ利益ヲ特ニ保護シタルモノナリ後者ニ差押債權者ノ債權ニ先フ權利即チ不動産上ノ負擔ヲ賣得金ヲ以テ完済セシシオ却テ競落以後存續セシムルカ爲メニ競落人ニ引受タル主義ナリ故ニ此主義ニ從ヘバ差押債權者ノ權利ニ先フ權利ハ競落ノ爲シニ至モ變動ヲ受ケタルナリ(第六四九條第一項是ヲ以テ民事訴訟法第六百五十五條ニ從ヒオ評價シタル債額カ不動産ノ負擔スル權利價額ニ達セシムトキヘ最低競賣價額タルノ限ニ在ラナルナリ(民事訴訟法第六百五十條ニ於テ不動産ノ評價ヲ裁判所カ登記裁判及ヒ租税其他ノ公課ヲ主管スル官署ヨリ通知ヲ受ケタル後ニ於テ爲シシムルハ評價額ノ最低競賣價額タルコト能ハツル場合アルカ爲ヌナルヘン)賣却條件)

(B)競賣手續
競賣期日ハ執達直カ執行裁判所ノ機関トシテ執行裁判所カ其意

見ヲ以テ定メタル場所裁判所内又其他の場所ニ於テ之ヲ開ク第658號第五第六五九條執達吏ハ事件ノ呼上ヲ以テ期日ア開キタル後第一六三條競賣人爲本出頭タル者及ヒ利害關係人ニ執行記錄ヲ閲覽スルニコトヲ許す(證記判事並ヒ公課主管官廳ヨリノ通知書等特別ノ賣却條件ヲ告知シ法定條件ハ各人ノ知ル所ナリ)以テ告知スルノ要ナシ且フ競賣價額ノ申出ヲ催告ス(第六六三條普通西不動產強制競賣法第五二條第五七條第六一條獨逸不動產強制競賣法第六六條)前人無財産者ニシテアリタル者アリテ又其妻或其子等有財産者カ競賣人ナシトキハ斯ル申立ヲ爲ス(トヲ得ス何上ナリ)此等ノ者ハ代金不支拂ノ爲メニ害ヲ皆タガルヨトナキヲ以テナリ競賣人ニ保證立テシムヘキ旨ノ申立ヲ競賣價額ノ申出アリタル後直チニ述エラリ夫ニ要ニ致ニ總テノ競賣人ニ對シ又ハ或競賣人ノ總ノ競賣申出ニ對シ爲ス一競的保

證フ立フヘキ旨ノ申立ハ之ヲ許サヌ然レトモ該申立ハ同一競買人ノ其後ノ競買ニ付テハ效力アリ是レ執行手續ノ進行ヲ可成る容易ナラシムルヌ法意ナラ此申立アリタル場合ニ於テ競買人カ保證トシテ競賣價額ノ十分ノ一ニ當ル金額ヲ現金又ハ有價證券ヲ執達吏ニ預ケナルトキハ其競買ヲ許サナザル事ノ如ス即チ之ヲ排斥セナルヘカラス普法ハ嘗テ執行ノ目的物タル不動產ノ價格十分一ヲ以テ保證額ト定メタリシガ爾後競買價額ノ十分一ヲ以テ保證額ト定メタリ現行獨逸不動產強制競賣法ハ裁判所ノ判断ニ委チタリ保證額ヲ法定ス所ハ執行手續ノ進行ヲ容易ナラシムル利アルヲ以テ我民事訴訟法ノ立法例ヲ學理上正當ト認ム第六四條普濟西不動產強制競賣法第六二條第六三條獨逸不動產強制競賣法第六七條第七〇條)且て競賣債權、申出人(被當事者)第六三條各競買人ハ競買カ許サレタル場合ニ限リ其申出價額ニ付キ拘束セラルはレ競賣ノ目的ヲ達スルカ爲メニ設ケラレタル競買ノ申出即ち申込ニ對スル制限外矣民法第五二二條第一項「リヒアル」氏カ競買ハ競買人ノ申込ナルヲ以テ競買人ハ通常承諾ヲ表示スルコトヲ得ル時聞其表示シタル申込ニ拘束セラレサルヘカラ

「是レ法律カ競買人許サレタル各競買人ハ更ニ高價競買ノ許アルマク其申出テタル價額ニ付キ拘束ヲ受クルモノトスト規定シタル所以ナリト説明シタレトモ我民法ハ期間ノ定ナキ申込ハ何時ド雖モ之ヲ取消スヨトヲ得ヘキモノト認タルヲ以テ斯ル結論ニ依ルコトヲ得サルヤ當然ナリ競買ハ利害關係人ノ申立ニ因リ許サレナルコトアリ第六六四條或ハ執達吏カ職權ヲ以テ調査スヘキ要件ヲ具ヘサルニ因リテ許サレサルコトアリ競買人カ賣買契約ヲ取締ヒ不動產ヲ取得スルノ能力ナク競買人カ代理人ニ依リテ競買ノ申立ヲ爲シタル場合ニ於テ其權限ニ關スル證明六タ又ハ最低競賣價額ニ達セサル競買價額ノ申出ヲ爲シタルカ如キ即チ是ナリ強制競賣ニ於クル賣却ハ債權者ノ名ヲ以テ爲スモノニ非サルカ故ニ債權者亦競買人トシテ申出ヲ爲スヨトヲ得執行ノ目的物タル不動產ノ所有權者亦然リ唯此場合ニ於テノ所有權者が競落人トシテ所有權以外ノ權利ヲ取得スルニ止マルノミ隨テ債權者又ハ所有權者カ申出テタル競買ハ許サレサルモノト論スヘカラス競買人ノ義務ハ第一ニ更ニ高價ノ競買ノ許アルトキニ消滅ス何トナレバ此場合ニ於テ高價ノ競買即チ新申込ニ對スル

競落アリテ舊競買ニ對スル承諾ノ存スヘキコトナクレバナリ故ニ更ニ高價ノ競買ノ許ナシタルトキハ総合其申出ノ取下アシモ競賣人ノ競賣才消滅三形響ヲ及ホスコトナシ同高價ノ競買カ同時ニ申出タル各競買人ノ裁判所カ抽籤ヲ以テ申込ト認ムヘキ競買ヲ定ムラマテ拘束セラル第三手續ノ停止若クハ期日ノ廢棄ニ因リテ消滅ス競賣手續ハ債務者又ハ第三者ヲ異議ニ因リ或ハ債務者ノ承諾シタル義務履行ノ猶豫ニ因リ或ハ強制競賣ノ申立取下ニ因リ一時停止或ハ確定的ニ停止取消スルコトアリ此場合ニ於テハ最高價競買人ノ義務ハ當然消滅スルヤ當然ナリ手續ヲ停止スルコトナクシテ之ヲ取消シタル場合第六七二條第六七四條普漏西不動產強制競賣法第七四條第七九條亦然リ執行裁判所カ手續上缺點アルヲ以テ職權上競買期日ヲ廢棄シタル場合亦同シ然レトモ單純ナル手續上ノ延期ハ之ニ反ス而シテ手續ノ停止又ハ期日ノ廢棄ニ因リ一旦消滅ニ歸シタル最高價競買人ノ義務ハ爾後手續ノ停止又ハ期日ノ廢棄ニ對スル抗告カ理由アリト裁判セラレタルノ故ヲ以テ復活スルモノニ非ス蓋シ最高價競買人ノ義務ハ手續ノ停止又ハ期日ノ廢棄ナル處分アルヲミニ因リテ消

滅シ該處分ノ理由アルト否トニ關係ナケレハナリ附ノ抗告裁判所ノ裁判ヲ以テ該義務フ復活スルコト能ハス第三三競落大許ナシタル決定ノ據定ニ因リテ消滅ス第六五條第一項普漏西不動產強制競賣法第六六條獨逸不動產強制競賣法第七二條競賣ハ執行ノ目的物タル不動產ノ一箇ノ某方競賣セラレタルト教諭カ競賣キレタルトニ拘ラス競買價額ヲ申出サヘキ旨ノ催告後隔一時間ヲ過タルニ非ナレハ之ヲ終局スルコトヲ得ス又競買價額ヲ申出フヘキ旨ノ催告アルニ拘ラス該申立ナキニ至ルマテ繼續ス是レ競賣ノ目的即チ最高價競買却テ遠タダニ力テタル法意ナリ執達吏ハ錯誤ヲ透タルカ爲メニ最高價競買人ノ氏名及ヒ其價額ヲ呼上ケタル後ニ於テ各人ニ競賣ノ終局ヲ告知ス競賣終局ハ其效力シテ第一次債権者カ爾後競賣ノ申立ヲ取下クルコトヲ得セシメス第六五〇第三項普漏西不動產強制競賣法第七三條何トナレハ競賣期日ノ終局ト共ニ讓渡契約ニ必要ナル總テノ事項カ完成スルモノナルヲ以テ取下ハ唯競賣期日ノ終局マテニ許ナルヘキモノナレハナリ但シ利害關係人及ヒ最高價競買人ノ同意アルトキハ此限ニ在ラナルヤ言フ埃タスヨリヒテガ民著普國不動產強制執行論叢考又

債權者ハ競賣終局マテニ於テ利害關係人ノ同意ヲ得テ債務者ノ爲メニ猶豫ヲ承諾スルコトヲ得普漏西不動產競賣法第七三條第五一條第二ニ最高價競買人ニ非ナル各競買人ハ競買終局ニ告知ニ因リ競買ノ責務ヲ免レ即時ニ預クタル保證ノ返還ヲ求ムルコトヲ得又執達吏ハ競買保證ノ爲メニ預クタル金錢又ヒ有價證券ヲ價額ニ付キ拘束ヲ受ケナリシ各競買人申出人ニ返還シ受取證ヲ取リテ之ヲ調書ニ添附シ返還セナルモノ即チ最高價競買人ノ保證保證ノ性質ヨリ生スル當然ノ結果トシテ返還スヘキモノニ非ス及ヒ調書作成前ニ退席シタル競買人ノ保證第六六七條ノ保證ハ調書作成後三日内ニ裁判所書記ニ交付ス(法文ニ三日内ノ計算點ヲ明示ナシレトモ調書ト共ニ交付スルノ法意ナリ推究スルヒ調書作成後タルヲ知ルニ足)第三ニ執行裁判所ノ所在地ニ住居ヲモ事務所モ有セサル最高價格競買人ハ其所在地ニ假住所ヲ選定シテ其旨ヲ口頭又ヒ書面ニテ裁判所ニ届出ナシルヘカラス是レ最高價競買人ニ對スル呼出しヒ送達ニ關スル便宜ヲ得ルカ爲メナリ(第六六五條第二項第六六六條第六八條第六九條普漏西不動產強制競賣法第六八條獨逸不動產強制競賣法第七三條)

執達吏ハ競買期日ノ調書ヲ作成シ競落ニ關スル裁判所爲ス材料ノ爲メニ又ヒ利害關係人之權利ノ爲メニ必要才ハ手續ヲ進行ヲ明確ニセカルヘカラス第六七條第五四〇條第六六八條而シテ該調書ハ作成後三日内ニ裁判所書記并交付スヘシ獨逸不動產強制競賣法第七八條第八〇條(競賣期日ノ算定)執達吏ハ開始シタル競買期日ニ於テ許スヘキ競買價額ノ申出ナキトキ(民事訴訟法第六百六十四條等其他毫末申出ナキトキ)ハ其旨ヲ調書ニ記載シ之ヲ裁判所書記ニ交付シ裁判所ハ競買ノ目的ヲ達スルカ爲メ民事訴訟法第六百四十九條第一項ノ規定ヲ害セサル限セ最低競買價額ヲ低減シ新競買期日ヲ定メ競賣手續ヲ續行ス其期日ニ於テ仍お許スヘキ競買價額ノ申出ナキトキ亦同シ新競賣期日ハ少タ延開始シタル競買期日ヨリ十四日ノ後タラナシヘカラス是レ民事訴訟法第六百五十九條ト同一法意ナリ普漏西不動產強制執行法第六十九條ニ於テハ三月以内ニ爲シタル債權者ノ申立ニ因リ競賣手續ヲ續行ス該申立カ適法ノ時期ニ於テ爲メシタルトキハ強制競賣ノ申立ヲ取下ケタルモノト看做セリ我民事訴訟法三於テハ競賣價額低減ノ結果トシテ結果最低競買價額カ差押

債権ニ先ツ不動産上メ地ヲノ貨擔及ヒ手續ノ費用ヲ拂濟シヲ剩餘アルソ見込ナキトキニ至リ民事訴訟法第六百五十六條ヲ適用シヲ競賣手續ヲ取消スコトト爲ル三民法同上第三百五十九條ノ規定並申立ニ因テ競賣手續ヲ對付ハ期申立ニ應(○)競落ニ關スル裁判所執行裁判所ハ競賣期日ノ終局後公示シタル競落期日ヲ裁判所ニ於テ開キ該期日ニ出頭シタル利害關係人ノ陳述ヲ聽キ競落ニ關スル裁判ヲ爲ス第六五八條第六六〇條第六七一條當事者出頭モナラズ在院又在院競落期日ニ出頭シタル利害關係人ノミカ競落許可ニ關シ意見ヲ表示スルコトヲ得是レ不出頭ナル權利ヲ棄棄は外ナラナレムナラ競落ノ許可ニ付テノ異議競落ヲ許ストカラナルモノト認タル陳述ノ形式及ヒ之ニ對スル陳述ハ何レモ競落期日ノ終局後申立ヲサルヘカラス是レ競落期日ニ於テ利害關係人ノ陳述及ヒ反對陳述ノ口頭的審理ヲ爲シ其當否ヲ競落ニ關スル裁判所ニ於テ判断セシムルカ爲メナラ勝テ爾後ノ異議及ヒ之ニ對スル陳述ハ裁判所斟酌スルモノニ非ス然レドモ民事訴訟法ノ原則ニ從ヒテ異議ニ關スル審理期日ヲ延長シ或ハ續行スルコトヲ得タハ敢テ疑ナキ所ナリ裁判所書記ハ競落期日ヲ

調書ヲ作成セタルヘカラス是レ異議ノ終局手續カ口頭審理ナルヲ以テ調書ニ記載セラレタル陳述ニ非スンハ競落ニ關スル裁判ヲ爲スニ際シテ草據ト爲ササレハナリ第六七七條第二項普漏西不動產強制競賣法第八一條第二項又競落許可ニ付テノ異議ハ法定ノ理由タル競買ノ有效ナラサル事實ニ基カサルヘカラス第六七二條普漏西不動產強制競賣法第七五條第七八條其第一ハ強制執行ヲ許スヘカラサルコト又ハ執行ヲ續行スヘカラサルコトタリ強制執行ヲ許スヘカラサルコトハ強制執行ノ實體的及ヒ形式的的前提要件ノ欠缺ニシテ執行當事者ニ關シテ之ヲ言ハハ判決ノ執行ノ條件タル事實ノ到來セサルコト執行當事者承繼ニ關スル證明ナキコト執行ヲ開始スヘキ日時ノ到達セサルコト執行カ債権者ヨリ保證ヲ立フルコトニ係ル場合ニ於テ債権者カ保證ヲ立フルコトニ付テノ證明ナキコト軍人軍屬ニ對シ強制執行ヲ爲ス場合ニ於テ其上班司令官廳ニ通知ヲ爲ナラシコト等ニシテ執行裁判所ニ關シテ之ヲ言ハハ執行裁判所カ管轄權ヲ有セサルコト執行シ得ヘキ債務名義ナキコト執行力アル正本ナキコト等ニシテ又执行ノ目的物ニ關シテ之ヲ言ハハ不動產カ讓渡スルコト

ト能ハナルモノナルコト、債務者ノ所有ニ属セサルコト等ナリ、執行ヲ執行スヘカラサルコトトハ、執行手續ノ進行中ニ於テ、發生シ且ツ其執行ヲ妨クル實體的及ヒ形式的性質ヲ有スル障礙及ヒ缺點タリ、執行裁判所カ執行手續ヲ停止シ若クハ取消スヘキ場合、總テ之ニ屬ス(第五五〇條、第五五一條、第六五〇條第三項)。其第二ハ最高價競買人ニ賣買契約ヲ取結フノ能力ナキコト若クハ其不動産ヲ取得スルノ能力ナキコトニシテ競買人タル未成年者、禁治產者妻ノ如キハ前者ニシテ競買人カ執達吏又ハ外國人土地ニ關シテ、明治五年四月十四日布告第五十四號参考タル場合ノ如キハ後者ニ屬ス蓋シ此等ノ者カ爲シタル競買申出ハ法律上有效ナル申込ニ非ナルヲ以テ有效ナル競買行爲ヲ完成スルモノニ非ス故ニ能力又ハ資格ノ欠缺カ競落期日ノ終局ニ至ルマテ除去セラレサル限ハ競落ヲ拒絶セサルヲ得サルヲ以テナリ、其第三ハ法律上ノ賣却條件前述参考ニ抵觸シテ競買ヲ爲シタルコトタリ是レ不當ノ侵害ニ對スル各利害關係人ノ實體賣却條件ヲ變更シタルコトタリ是レ不當ノ侵害ニ對スル各利害關係人ノ實體的權利ヲ保護スルノ法意ニ出ツ其第四ハ競賣期日ノ公告ニ第六百五十八條ニ

掲ケタル要件ノ記載ナキコトニシテ斯ル公告ハ正當ニ競賣ノ目的ヲ達スルニ足ラス其第五ハ競賣期日ノ公告カ法律上規定シタル方法ニ依リ(第六六一條為テレサルコトニシテ前示ノ公告同シク競賣ノ目的ニ達スルニ足ラス其第六ハ民事訴訟法第六百五十九條ニ規定シタル期間ヲ存セナリシコト(第六五九條)ニシテ這ハ重大ナル手續上ノ缺點ナリ其第七ハ民事訴訟法第六百六十五條第二項及ヒ第六百六十六條第一項ノ規定ニ違背シタルコトニシテ法律ハ之ニ因リテ競賣ノ結果ヲ害スヘキ輕忽ノ終局ニ對シ各利害關係人ニ防禦スルノ機會ヲ與ヘタルモノト信ス其第八ハ民事訴訟法第六百六十四條ノ規定ニ違背シ最高度價競買人ナリト呼上ケタルコトニシテ法律ハ之ニ因リテ各利害關係人人保證ヲ立ツルコトヲ目的トスル請求ノ保護ヲ全ウシタリ而シテ各利害關係人ハ執行手續ニ於テ其固有ノ權利ノミヲ主張スルコトヲ得ルニ止マルヲ以テ其權利ニ對スル侵害ノミヲ理由トシテ異議ヲ申立ツルコトヲ得ルノミ體テ各利害關係人ハ他ノ利害關係人ノ權利ノミニ關スル理由ニ基キテ異議ヲ主張スルコトヲ得サルヤ言ラ族タル所ナリ(第六七三條、普羅西不動產強制競賣法第七六

條)

執行裁判所ハ競落ニ關スル裁判ヲ以テ競賣手續ノ結果ヲ表示ス該裁判ノ内容
ハ競落ノ許可承諾若クハ不許可拒絶ニシテ孰レモ競落期日調書ニ記載シアル
事項ニ基キヲ之ヲ定ムルモノタリ

(a) 裁判所ハ第一ニ異議ヲ正當ト認メタルトキハ競落ヲ許サス第六七四條第
一項普漏西不動產強制競賣法第七八條第一項第二ニ前示異議ノ理由タル事
項ノ一アリト認メタルトキハ職權ヲ以テモ競落ヲ許サス強制競賣手續ニ於テ
ハ裁判所カ利害關係人トシテ競賣手續ニ參加スル權利アル者ノ權利ヲ特定ノ
範圍内ニ於テ職權ヲ以テ保護セザルヘカラナルノ原則行ハル故ニ裁判所ハ事
情ニ從ヒテ競落ヲ唯リ正當ナル異議ノ結果トシテノミナラス又職權ヲ以テ拒
絶セサルヘカラス是レ職權ヲ以テ競落ヲ許サザル決定ヲ爲スコトアル所以ナ
リ而シテ職權的競落拒絶ノ理由ニハ條件附及ヒ無條件ノ二種アリ民事訴訟法
第六百七十二條第四乃至第八ハ後者ニシテ同條第一乃至第三ハ條件附拒絶釋
由タリ

強制執行ヲ許スヘカラナルコト又ハ執行ヲ續行スヘカラナルコトハ異議ノ理
由ナルコト前述ノ如シト雖モ職權的競落不許可ノ理由トシテハ競賣シタル不
動產カ讓渡スルコトヲ得サルモノナルトキ(強制執行ヲ許スヘカラナルコト)又
ハ競賣手續ノ停止ヲ爲シタルトキニ限レリ蓋シ競賣シタル不動產カ讓渡ス
コトヲ得サルモノナルトキハ有效ニ該不動產ノ所有權ヲ競落人ニ移轉スルコ
トヲ得ス隨テ競落ヲ許可スルコトヲ得ス又競賣手續ノ停止アリタルトキハ執
行ノ續行ヲ希望スルコト能ハサルヤ明白ナルニモ拘ラス尙ホ停止シタル手續
ノ續行ニ對スル利害關係人ノ異議ヲ必要トスルハ失當ナレハナリ然レントモ其
他ノ理由(第六七二條第一ニ屬スル)ハ其性質上債務者又ハ第三者カ異議ヲ以テ
之ヲ主張シタル場合ニ於テノミ斟酌スヘキモノナルヲ以テ職權的競落不許可
ノ理由ト爲ラス最高價競賣人カ賣買契約ヲ取結フノ能力ナク若クハ其資格ナ
キトキハ有效ナル競賣ヲ爲スコト能ハサルモノナレトモ之ニ基ク異議ノ申立
ナキ以上ハ爾後能力若クハ資格ノ欠缺ノ除去ヲ許スヲ適當トス故ニ法律ハ能
力若クハ資格ノ欠缺カ結局除去セラレサルトキニ限リ職權ヲ以テ競落ヲ許す

ナルモノト爲シタリ民事訴訟法第六百七十二条第三ハ利害關係人ノ利益保護
トス故ニ利害關係人カ手續ノ進行ニ付キ承認セナルトキニ非スシハ債権ヲ以
テ競落ヲ許サナルノ理由ト爲ラス(第六七四條第二項普漏西不動產強制競賣法第
七八條獨逸不動產強制競賣法第七九條第八三條以上第一及ヒ第二ノ場合ニ於
テ全ク競落ヲ許サナルモ更ニ競賣ヲ許スコトヲ得ヘキトキハ競落不
許可ノ決定ヲ爲スコトナク債権ヲ以テ新競賣期日ヲ定メ競賣手續ヲ續行シ更
ニ競賣手續ヲ開始スルノ手續ヲ省ス民事訴訟法第六百七十二条第一ハ到底
競賣ノ目的ヲ達スルコト能ハサル場合ナルヲ以テ競落不許可ノ決定ヲ爲シ執
行手續ヲ完了セナルヲ得ス第六七七條然レトモ民事訴訟法第六百七十二条第
二號乃至第八號ハ之ニ反シ更ニ競賣手續ヲ續行スルコトヲ得ヘキ場合ナルヲ
以テ新競賣期日ヲ定ムルコトヲ得ルノ妨ト爲ラス(第六七六條第三三數箇ノ不
動產ヲ競賣ニ付シタル場合ニ於テ其中ノ或不動產ノ賣得金ヲ以テ各債權者ニ
辨済ヲ爲シ及ヒ強制執行ノ費用ヲ償フニ足ルヘキトキハ他ノ不動產ノ競落ア
許サヌ此場合ニ於テハ債務者カ賣却スヘキ不動產ヲ指定スルノ權アリ蓋シ

執行ノ目的ハ債権ノ完済ヲ受タルニ在リ故ニ其目的以外ニ不動產ア賣却スル
ノ要力又賣却スヘキ不動產ノ何タルヲ問ハス賣得金ヲ以テ債権ヲ完済スレ
ハ足レタ故ニ債務者ニ賣却スヘキ不動產ニ付キ指定權ヲ與ヘ其所有權ヲ尊重
シタリ(第六七五條第四ニ競賣期日ト競落期日トノ間ニ天災其他ノ事變ニ因リ
不動產カ著シク毀損シタルトキハ最高價競買人ハ其競買ヲ取消スノ權アリ而
シテ斯ル權利ノ主張アリタルトキハ裁判所ハ其毀損ノ著シキヤ否ヤノ情況ヲ
斟酌シテ之ヲ定メ若シキモノト認定シタルトキハ競落ヲ許サナルノ決定ヲ爲
ス第六七八條第六八五條是レ物ハ所有者ノ爲メニ死ストノ原則ヲ適用シタル
モノナルヘシ立法上ノ見解トシテハ物ハ債権者ノ爲メニ死スルノ原則ニ則リ
反對ニ論結スルヲ正當ト信ス此場合ニ於テ裁判所ハ競賣手續ヲ取消シ(第六五
五條第六五六條第三項或ヘ新競賣期日ヲ定ム(第六七六條準用)バコトヲ得ルハ
瞭然ダリ我民事訴訟法ハ競落ヲ許サナル決定ニ記載スヘキ要件ヲ掲ケスト雖モ
是レ必要ナル體裁ヲ具備セサルヘカラサルコトニ疑ナキ所ナリ故ニ執行ノ目
的タル不動產債務者ヲ表示シ裁判所ノ名稱裁判ニ參與シタル判事ノ氏名捺印

ヲ掲ケ且 フ裁判ヲ爲シタル日時ヲ記スルヲ適當トシ(第二四五條)裁判ノ主文トシフ競落ヲ許ナストノ宣言ヲ爲ナサルヘカラス而シテ數人ノ競買人カ申出ラ
爲シタルトキニ於テ其一人ニ競落ヲ許可シタルトキハ該裁判ハ他ノ申出人ニ
對シ競落ヲ許ナサル旨ノ裁判ト爲メ新ニ裁判ノ主文中ニ於テ之ヲ表示スルノ
要ナシ
裁判所ハ競落許可ニ關スル異議ヲ正當ト認メス或ハ職權的競落拒絕ノ理由人
存セナルモノト認メタルトキハ競落許可ノ裁判ヲ爲ス(第六七七條)該裁判ニハ債
務者ノ表示、裁判所ノ名稱、裁判ニ參與シタル判事ノ氏名捺印及ヒ競落ヲ許可シ
タル日時ヲ掲タルヲ適當トシ又裁判ノ主文中ニ競賣ヲ爲シタル不動產競落人
及ヒ競落ヲ許シタル競買價額又特別賣却條件第六六二條第六六三條(特別ノ賣
却條件ヲ以テ競落ヲ許シタルトキハフ掲ケナルヘカラス(第六七九條)普漏西不
動產強制競賣法第八三條獨逸不動產競賣法第八二條最高價競買人カ競落以前ニ該權
ハ讓渡スルコト能ハナルモノニ非サルヲ以テ最高價競買人カ競落ヲ讓受人ニ許可ス
利ヲ他人ニ讓渡シ且メ該讓渡カ裁判上明白ナルトキハ競落ヲ讓受人ニ許可ス

人キモノトス而シテ此場合ニ於テハ讓渡人タル最高競買人ト讓受人トハ連帶
シテ競落人タル義務ヲ負擔スルモノナルヘシ(普漏西不動產強制執行法第八三
條獨逸不動產競賣法第八一條)競落許可決定ニ於テスル起旨ヲ掲ケサルヲ
得ス
(b)競落許否ノ決定ハ口頭審理ニ基キテ爲スモノナルヲ以テ競落期日ニ若クハ
同期日ニ於テ言渡ヲ以テ定メタル期日ニ言渡ナサルヘカラス(第六七七條)第二
四五條第二三四條第二三五條普漏西不動產強制執行法第八一條獨逸不動產強
制競賣法第八七條民事訴訟法第六百七十六條ニ從ヒ舊競賣期日ヲ定ムル場合
ハ決定ヲ爲スモノニ非ヌ隨テ言渡ノナキヤ當然ナリ而シテ競落許可決定ハ利
害關係人ニ知ラシムルカ爲メニ裁判所ノ揭示板ニ揭示シテ公告ヲ爲ス
(c)我民事訴訟法ハ確定シ得ヘキ裁判ニシテ手續ノ進行ヲ適法ニ維持シ且利害
關係人ノ利益ヲ保護スルカ爲メニ必要ナルモノニ對スル不服申立方法トシテ
即時抗告ナルモノヲ認メタリ競落許否ノ裁判ハ該種ノ裁判ノ一ナリ故ニ各利
害關係人及ヒ競買人等ハ特定ノ要件ノ下ニ於テ即時抗告ヲ爲スコトヲ得

八〇條、第五五八條、普漏西不動産強制執行法第八七條、獨逸不動産強制競賣法第
九七條、
其要件ノ第一ハ抗告申立人ハ競落許否ヲ決定ニ因リ損失ヲ被ルヘキ各利害
關係人、競落ヲ許スヘキ理由ナキコト又ハ決定ニ掲ケタル以外ノ條件ヲ以テ許
スヘキコトヲ主張スル競落人及ヒ競落ヲ求ヌ之ヲ許スヘキコトヲ主張スル競
買人タルコトヲ要ス競落許否ヲ決定ニ因リ損害ヲ被ルヘキ利害關係人トハ
違法ノ損失ヲ被ルヘキ利害關係人ヲ謂フ法律上必要ニシテ避クヘカラサル
損失例ヘハ賣得金配當ノ債權額ニ對シ不足ナルカ爲モニ受クル損失ノ如キヘ
各利害關係人ノ堪忍スヘキモノナルヲ以テ茲ニ所謂損失ト謂フヘカラス故ニ
此種ノ利害關係人ノ抗告原因ハ損失ヲ被ラシムル違法ニ存スト謂フヘシ如何
ナルモノカ損失ヲ被ラシムル違法ナルヤハ事實問題トシテ裁判官ノ定ムル所
ナリ又各利害關係人ハ其被ルヘキ損失ヲ證明スヘキ責任ヲ負フヤ當然ナリ
競落人及ヒ競買人カ即時抗告ヲ以テ違法ノ結果ヲ除去スルコトヲ得カ言フ
埃及ヌ唯競落人ハ其申出ヲタル債額ニ付キ拘束ヲ受ケ競買人カ即時抗告ヲ爲

スニハ債権者カ適法ナル競賣ノ申立ヲ爲ササリシコトヲ要ス蓋シ競賣ノ申立
カ適法ニ取下ケラレタルトキハ強制競賣ノ成立スルコトナキヲ以テナリ抗告
申立人ニ關スル要件
其要件ノ第二ハ競落ヲ許ササル決定ニ對スル抗告ハ取消ノ訴若クハ原狀回復
ノ訴ノ要件タル理由ヲ不服申立ノ理由ト爲スノ外法律上競落ヲ許ササル理由
ノ存セサルコトヲ理由トシ又競落ヲ許シタル決定ニ對スル抗告ハ法律上競落
ヲ許ササル理由ノ存スルコト競落決定カ競落期日ノ調書ノ趣旨ニ抵觸シタル
コトヲ理由トスルトキニ限リ之ヲ爲スコトヲ得ルコト是ナリ此ノ如ク抗告ノ
理由ヲ限定シタルハ該抗告カ違法ノ結果除去ヲ目的トシタレハカリ故ニ利害
關係人及ヒ競買人ハ競落ヲ許ササル決定ニ對シ執行裁判所カ競落ノ許ササル
決定ヲ爲スノ理由タル事實ノ存在セナルコト或ハ異議ノ理由ハ現存スルトモ
異議申立人カ正當ノ權限ヲ有セサリシコト(第六七二條第一號但職權的拒絕ノ
理由アルトキハ此限ニ在ラス)理由トシテ即時抗告ヲ爲スコトアリ得又利害關係
人ハ競落ヲ許シタル決定ニ對シ執行裁判所カ競落ヲ許ササルノ理由ノ存ス

ルニモ拘ハラス競落ヲ許シタルコト競落決定カ競落期日ノ調書ノ趣旨ニ抵觸
スルコト殊ニ競落カ裁判ニ於テ表示セラレタル者以外ノ競買人ニ許サルヘキコト
コト競落カ裁判ニ於テ表示セラレタルモノ以外ノ條件ニ於テ許サルヘキコト
最高價競買ハ裁判ニ於テ表示セラレタル不動産以外ノ不動産ニ關シテ申出ヲ
ラレタルコトヲ理由トシ即時抗告ヲ爲シ競落人ハ競落ヲ許シタル決定ニ對シ
自己ニ決定ヲ許スヘカラナルコト裁判ニ表示シアルモノ以外ノ條件ニ於テ競落
落ヲ許スヘキコト競買申出價額ニ付キ拘束ヲ免レタルニモ拘ハラス不當ニ自
己ニ競落ヲ許シタルコト其他職權的競落拒絕ノ理由ヲ理由トシテ即時抗告ヲ
爲スコトヲ得然レトモ競落人ハ利害關係人ノ異議ノ申立アルニ因リテ競落拒
絶ノ理由ト爲ルヘキ事實ヲ理由トシテ即時抗告ヲ爲スコトヲ得ス蓋シスル理由
由ハ利害關係人ノ利益保護ニ專屬スルモノナレハナリ(第六八一條、第四六六條、
第四六八條、第四六九條普漏西不動產強制執行法第八七條第八八條、獨逸不動產
強制競賣法第一〇〇條)。本子に記載する如きは、主として競落の問題を論じたものであ
取消ノ訴ノ原因タル理由ハ競落ニ關スル裁判ニ對スル抗告ノ理由ト爲ルト雖

モ原狀回復ノ訴ノ原因タル理由ハ全部該裁判ニ對スル抗告ノ理由ト爲ルモノ
ニ非ス唯調書ノ爲造又ハ變造ナルコト、證人鑑定人又ハ通事カ偽證罪ヲ犯シタ
ルコト等ノ理由カ競落ニ關スル裁判ニ對スル抗告ノ理由ト爲ルノミ是レ競落
ニ關スル裁判ノ判決ニ非ナルヨリ生スル當然ノ結果ナリ(第四六九條第一號乃
至第四號、「アヒテル」「普漏西不動產強制執行論」参考)

即時抗告ハ他ノ利害關係人ノ權利ニ關スル理由ニ基キテ之ヲ爲スコトヲ得サ

ルヤ當然ナリ(民事訴訟法第六百八十二條、第六百七十三條ノ説明參考、獨逸不動

產強制競賣法第一〇〇條第二項(理由ニ關スル要件)

其要件ノ第三ハ競落ニ關スル裁判ノ言渡ヨリ七日間内ニ抗告ヲ爲スコトヲ要

ス(第四六六條第二項然レトモ再審ヲ求ムル訴ニ付テノ要件ヲ理由ト爲ストイ

ハ不服ノ理由ヲ知リタル日若クハ決定確定ノ日ヨリ一箇月ノ期間内抗告ヲ爲

スコトヲ得(第四六六條第三項第四七四條)時ニ關スル要件)

競落ニ關スル裁判ニ對スル即時抗告ハ普漏西不動產強制競賣法第九十九條第

二項ト異ニシテ執行ヲ停止スルノ效力ヲ有ス是レ抗告申立人ノ利益ヲ保護シ

タルニ外ナラス(第六八〇條第三項第四六〇條)既故ニ賣得金ノ配當ノ如キハ競落許可ノ裁判確定マテ之ヲ中止セナルヘカラス然レトモ目的物ヲ占有シタル競落人ハ其占有以後ニ於ケル即時抗告ノ提起アリタルニモ拘ハラス競落許可決定ノ取消アルマテハ依然善意ニシテ適法ナル占有者タル資格ヲ失ハス故ニ目的物ヨリ生スル果實ヲ取得スルモノタリ(民法第一八九條蓋シ競落許可決定ハ有效ニ存在シ唯抗告ニ基ク其取消ニ因リテ遡及力ヲ生スルニ外ナラサレハナ)
(效力)

抗告審ニ於ケル手續ハ職權ヲ以テ之ヲ爲ス故ニ當事者ハ手續ノ休止ヲ合意スルコトヲ得ス(第一八八條参考抗告裁判所ハ民事訴訟法第四百六十二條ノ規定ニ從ヒテ裁判ヲ爲シ書面又ハ口頭ノ反對陳述ヲ爲サシムルコトヲ必要ナリト認メタルトキハ該陳述ヲ爲サシムルカ爲スニ抗告人ノ相手方ヲ定ム(第六八二條第一項普漏西不動產强制執行法第九一條第一項獨逸不動產强制競賣法第八條而シテ抗告裁判所カ相手方ノ反對陳述ヲ聽キテ裁判ヲ爲スヲ適當ト認ムルコトハ全然其自由意見ニ從フモノナルヲ以テ反對陳述ノ爲スニ相手方ヲ指

定セヌシテ裁判スルコトアルモ之カ爲メニ再抗告ノ理由ト爲ラス抗告人ノ相手方ト爲ル者ハ前審ノ裁判ヲ維持スルコトニ於テ直接ノ利害ヲ有スル利害關係人ナムヲ以テ抗告裁判所ハ各場合ニ於テ之ヲ判定ニヘキヤ言ヲ埃タス而シテ競落拒絶ノ裁判ニ對シテ抗告アリタル場合ニ於テハ總オノ利害關係人カ抗告人ノ相手方タルヘシ何トナレハ競落拒絶ノ廢棄ハ此利害關係人ノ権利ニ抵觸スレハナリ競落拒絶ノ裁判ヲ求ムルカ爲メニ競落許可ノ決定ニ對シ抗告アリタル場合ニ於テハ競落人及ヒ賣得金ニ付キ満足ヲ請求スルコトヲ得ル不動產上ノ権利者カ抗告人ノ相手方タリ然レトモ申立テタル競買ヲ採用セラレナル競買人及ヒ前審ニ於テ抗告ノ理由ヲ正當ナリト認メタル者ハ抗告人ノ相手方ト爲ラス何トナレハ此等ノ者ハ全然利害ノ關係ナケレハナリ抗告裁判所カ抗告人ノ相手方ヲ定タル場合ニ於テ他ノ利害關係人カ該審理ニ參加スルコトヲ得ルキ否ヤノ問題ニ關シタレフ^{アーヴィング}及ヒシエル氏ハ獨逸舊民事訴訟法第六三條我民事訴訟法第五三條ノ訴訟事件ニ於テノミ適用セラルヘキモノナリトノ理由ヲ以テ消極的ニ論決シリヒタル氏ハ反對ノ明文ナギ^{アーヴィング}以テ同條ノ準用トシテ參

加フ許スベキモノナカリトノ理由ヲ以テ積極的ニ論決シタリ予輩ハ後說ヲ正當不認ム抗告裁判所ヘ審判ノ便宜上一ツ決定ニ關スル數箇ノ抗告ヲ併合スヘシ故ニ競落不許可ノ決定ニ對シ數多ノ利害關係人ヨリ許スヘシトノ抗告ヲ申立テ競落許可決定ニ對シ競落人ヨリ之ヲ許スヘカラスト申立テ他競買人ヨリ自己ニ競落ヲ許スヘシトノ抗告ヲ申立タル場合ニ於テハ之ヲ併合セサルヘカラス但該併合ハ絶對的ニ爲シ得ルモノニ非ス蓋シ再審ノ要件タル理由ニ基ク抗告期間ハ一箇月ナルヲ以テナリ抗告裁判所ハ先ツ抗告ヲ許スヘキヤ否ヤ又法律上ノ方式ニ從ヒ若クハ其期間ニ於テ提出セラレタルヤ否ヤヲ職權ヲ以テ調査シ(第四六三條)該要件ノヲ缺クトキハ抗告ヲ不適法トシテ棄却シ該要件ニ缺クル所ナキトキハ實體上ノ關係ニ基キ抗告ノ當否ヲ判定セサルヘカラス故ニ競落ヲ許ササル理由ノアリト認メタルトキヘ前審ノ競落許可決定ヲ廢棄シ若クハ二審ノ競落拒絶決定ヲ認可シ競落許可決定ヲ求ムル抗告申立ヲ棄却シ而シテ競落ヲ許ササル原因ノアルトキハ職權ヲ以テ競落ヲ許サルノ決定ヲ爲ス例ヘハ競落ヲ許シタル決定ニ對シ抗告人カ競落人ノ無能力

ヲ主張シ自己ニ競落ノ許サレサル旨ノ裁判ヲ求メタル場合ニ於テ抗告裁判所ヲ抗告ヲ正當ト認メタルニモ拘ヘラズ職權的競落拒絶ノ理由タル目的物ノ讓渡スルゴト能ハサルモノタルコトヲ發見シタルトキニ於テ抗告人ニミ其競落ヲ許ササルカ如シ(第六八二條)第三項、第六七四條第二項又競落ヲ許ササル理由ノ存セサカルモノタルニトテ認メタルトキヘ前審ノ競落ヲ許ササル決定ヲ變更シテ競落ヲ許ス決定ヲ爲シ獨逸不動產強制競賣法第百一條(前審ニ委任ヲ爲スコトヲ禁シタレドモ)我民事訴訟法ハ此點ニ關スル明文ナシ故ニ民法第四百六十四條ノ適用ニ依リ積極的ニ論決セサルヘカラス(若クハ競落許可ノ決定ヲ認可シテ抗告等ヲ棄却シ抗告審ノ決定ヘ口頭辯論ニ基キタルトキニ限リ之ヲ言波シ(第二四五條)其他ニ場合ニ於テハ抗告人ニ送達シ又相手方ノ定マリタルトキヘ之ニ送達ス(第二四五條)又執行裁判所ノ決定ヲ變更シ又ハ廢棄シタル裁判ハ執行裁判所カ之ヲ裁判所ノ掲示板ニ掲示シテ公告シ以テ利害關係人ニ知ラシム前審裁判ヲ認可シタル決定ハ關係人ニ利害ヲ及ベストナキヲ以テ公告スルコトナキハ當然ナリ(第六八三條)普羅西不動產強制競賣法第九五條、銅

逃不動産強制競賣法第一〇三條ハ三種普請西不謬過據競賣奉職此正判所抗告裁判所又裁判ニ對シテハ民事訴訟法ノ規定ニ從ヒ再抗告ヲ爲スルヲ得第四五六條再抗告ノ理由タニ新ナル獨立ノ抗告理由ハ民事訴訟法第六百七十三條第六百七十條ノ制限内ニ在シ其言ハタス(抗告手續)ヘ競賣トシテ(d)競落ヲ許サタル決定ガ不變期間又經過時因リ又ハ抗告ノ目的ヲ達スルコト能ハサルニ因リテ確定シタルトキハ競落人當初競落許可ノ決定ヲ受ケ爾後抗告ニ因リ競落拒絶ノ裁判ヲ受ケタル競落人及ヒ競落ヲ求メタル競買人(第六六〇條第二項第四項)ハ其競買ノ責務ヲ免ル第六八四條第六七六條普漏西不動產強制競賣法第九六條又執行裁判所ハ民事訴訟法第六百五十一條ノ規定ニ從ヒテ爲シタル差押記入ノ抹殺ヲ登記判事ニ嘱託セザルヘカラス蓋シ競落拒絶決定ノ確定ハ競賣申立カ競落ヲ許ムシトカシテ完結シタルニ外ナラナル大原(第六九〇條)競落許可決定カ言渡セレタルトキハ(1)競落人ハ債務者ノ意思拘ハラス執行競落許可決定カ言渡セレタルトキハ(1)競落人ハ債務者ノ意思拘ハラス執行ノ目的物タル不動產ノ所有權ヲ取得シ其所有權ヲ債務者ニ屬シタルト第三者

ニ屬シタルト否トフ問ハサルナリ隨テ第三者ハ競落許可ノ決定言渡以後ニ於テハ執行ノ目的物上ニ付スル所有權ヲ主張シ執行參加ノ訴ヲ提起スルコトヲ得ス是レ我民事訴訟法ノ規定シタル競落ニ關スル實體的效力ナリ隨テ競落人ハ爾後執行ノ目的物タル不動產ニ付テノ危險ヲ負擔シ又之ヨリ生スル收益ヲ取得スル事例有矣然ニ付スル事例亦有矣然ニ付スル事例亦有矣然ニ付スル所有權取得ノ時期ハ競落ヲ許ス決定ノ言渡ニシテ其確定ニ非サルコトハ民事訴訟法第六百八十六條……決定ニ因リ……文言カ第六百九十四條第二號ノ意ニ據リテ明白タリ蓋シ該決定ハ言渡ニ因リ有效ニ存在スルモノナレハナリ(普漏西不動產強制執行法第九十七條第一項亦然リ然レトモ同國法ハ該決定ニ對スル抗告ニ當然執行停止ノ效力アルコトヲ認メサルヲ以テ其理由ト爲セリ獨逸不動產強制競賣法第八十九條亦然リ(普漏西不動產強制執行法第八十九條ノ如シト雖モ之カ爲メニ裁判所ハ差押債權者又ハ債務者ノ代理人シテ競落許可決定ヲ以テ競落人ニ執行ノ目的物ヲ賣却スルモノト誤解スヘカ

ラス差押債権者ハ其權利ノ満足ヲ享有スルカ爲メニ裁判所ニ對シ法律保護ヲ求ムルノ權アルニ止マブルノミナラズ裁判所ハ總利益關係人ノ利益ヲ保護シ又差押債権者カ競買人タルコトヲ得ルノ點ヨリ推理セハ執行裁判所カ差押債権者ノ代理人トシテ行動スルモノニ非ナルコトヲ知ルニ足ルヘシ又執行ノ目的物ノ所有者ハ其所有不動產ヲ讓渡スルニ付キ耐忍ヲ爲スベキ義務ヲ負フニ止マリ自ラ取引ヲ爲スモノニ非ス隨テ追奪擔保ノ責ヲ負フコトナク又競買人タルコトヲ得ル點ヨリ推理セハ執行裁判所カ債務者ノ代理人ニ非ナルコトヲ知ルニ足ルヘシ執行裁判所ハ當事者ノ代理人トシテニ非スシテ公ノ職務トシテ強制執行ニ付キ指揮ヲ爲ス者タリ此間ノ職務ハ總テノ利害關係人ノ爲メニ正當ナル満足ヲ享有セシメ且之カ目的ヲ達スルニ必要ナル法律行為ヲ實行スルコトタリ執行裁判所ハ當事者ノ申立ニ因リテ此職務ヲ行ヒ當事者ノ委任ニ因リテ此職務ヲ行フヘキモノニ非ス故ニ申立債権者ハ執行裁判所ニ對シ委任關係ニ基ク訴ヲ爲スコトヲ得ス
競賣の執行の問題を述べる。競賣は裁判上ノ賣買ニシテ單純ナル民法上ノ賣買契約ニ非ス執行裁判所ハ競賣

落許可決定ニ因リテ裁判上賣買ノ賣主トシテ競落人ニ執行ノ目的物ノ所有權ヲ移轉シ又其公ノ職務トシテ競落人ニ執行ノ目的物ノ占有ヲ得セシメサルベカラス然レトモ這ハ民法上ノ賣主タルノ義務ノ履行ニ非ス其他競落人ハ民法上ノ賣買ニ於ケルカ如ク執行裁判所カ差押債権者債務者ニ對シ履行ノ訴追奪擔保ノ訴ヲ提起スルコトヲ得ス何トナレハ此等ハ民法上ノ賣主ニ非サレハナリ②競落人ハ代金全額ヲ支拂ヒタル後ニ於テ執行ノ目的物タル不動產ノ引渡ア求ムルコトヲ得競落人ハ競落許可決定ニ基キ執行裁判所ノ助力ヲ要セシムテ民事訴訟法第七百三十一條ニ依レル執行方法ニ因リテ其目的ヲ達シ執行裁判所ニ申立ヲ爲シ該裁判所ハ執達吏ヲシテ債務者ノ占有ヲ解キ競落人ニ引渡シシムシ強制競賣手續ハ執行裁判所ガ職權ヲ以テ行フモノナレバナリ占有者タル第三者カ任意ニ競落人ニ引渡ア爲スサルトキハ所有權ノ主張ニ因リテ占有ノ

目的ヲ達スルコトヲ得ヘシ賣買契約ニ基ク引渡請求權ハ競落人ノ有セアル所ナリ何トナレハ競賣ハ私法的賣買ニ非ナレハナリ。競落人カ不動產ノ引渡ヲ求ムルニハ其前提トシテ代金全額ノ支拂ヲ爲シタルコトヲ要ス是レ利害關係人ノ爲メニ競落人ノ處分ヨリ生スル損害ヲ妨止スルノ法意ニ外ナラス代金全部ノ支拂トハ代金現額ノ支拂若クハ供託ニシテ相殺ニ依レル債権額ノ受領ニ非ナルヤ明白ナリ。引渡ハ執行裁判所カ執行力アル競落許可決定ニ基キ債務者若クハ其承繼人ヨリ執行ノ目的物ヲ取上ケテ爲スモノナルカ故ニ一ノ執行處分タルヤ言ヲ俟タ法律ハ競落人及ヒ代金ニ満足ヲ享有スル權アル債権者ノ權利ヲ保護スルノ目的ヲ以テ競落許可決定後引渡アルマテ執行裁判所ヲシテ此等ノ者ノ申立ニ因リ執行ノ目的物タル不動產ヲ特定ノ管理人ニ管理セシムヘキ旨ノ命令ヲ發スルコトヲ得セシメタリ該管理ハ強制管理ノ如ク執行處分ノ性質ヲ有スルモノニ非シテ競落人及ヒ債権者ヲ保護スルカ爲メニスル單純ナル管理處分ナ

リ故ニ強制管理ハ競落許可決定以後ニ於テ存續スルコトヲ得サルモノナレトモ此裁判上ノ管理ハ却ニ競落許可決定以後ニ於テ發生スルモノタリ該管理ヲ求ムル申立ニ付キ法律上何等ノ方式ヲ規定セアルヲ以テ口頭又ハ書面ニテ該申立ヲ爲スコトヲ得又競落人若クハ債権者ハ代金全額ノ支拂アルマテ何時ト雖モ該申立ヲ爲スコトヲ得競落期日ニ於テ亦然リ唯此場合ニ於テハ競落許可ノ決定アルコトヲ前提要件ト爲スノミ而シテ競落人ハ最高競買價額ノ範圍ニ於テ裁判上ノ管理ヲ求ムル債権者ノ取立額ニ適當スル保證ヲ此債権者ノ爲メニ立テ以テ該申立ヲ妨タルコトヲ得ヘシ此申立ニ基ク裁判ハ口頭辯論ヲ經スシテ之ヲ爲スコトヲ得而シテ此場合ニ於テハ該裁判ヲ申立人、競落人申立人ニ非サル場合及ヒ執行ノ目的物ヲ占有セル債務者ニ送達セナルベカラス(第二四五條)又此裁判ニ對シテハ即時抗告ヲ以テ不服ヲ申立ツルコトヲ得(第五五八條)債務者カ裁判上ノ管理命令ニ應シテ任意ニ執行ノ目的物ヲ管理人ニ引渡スコトヲ拒ミタルシテ執行裁判所ハ該命令ノ實行トシテ競落人若クハ債権者ノ申立ニ因リ執達吏ヲシテ債務者ノ占有ヲ解キ其不動產ヲ管理人ニ引渡シシ

メカニカルス執達吏ハ執行裁判所ノ委任者ニア非ヌベ裁判上ノ管理命令ニ基キ行動ヲ爲スコトヲ得ル蓋シ競落人ナ代金全額支拂以前ニ於テ執行事目的物ノ引渡ヲ求ムル權又有キナルハナ第687條、普漏西不動產強制執行法第九八條、獨逸不動產強制競賣法第九三條、不動產申請正直ハ(3)競落人ハ特別ノ賣却條件ノ存セナル限ハ(配當額ト差引スヘキ特約ノ如キ競落ヲ許ス決定ノ確定以後ニ於テ裁判所カ職權ヲ以テ定ムヘキ期日ニ代金ヲ支拂フヘキ義務ヲ負フ(第六九三條第七項普漏西不動產強制執行法第一〇一條第二項、獨逸不動產強制競賣法第一〇七條此義務履行即テ代金ノ支拂ハ裁判所ニ爲スヘキモノトス(第六九四條第二項、普漏西不動產強制執行法第一〇二條第二項獨逸不動產強制競賣法第一〇七條第二項裁判所ノ代金ヲ受領スル資格ハ代金ヲ各債權者ニ配當スヘキ義務アル國家ノ代表機關ニシテ債權者ノ代表者ニ非ス又債務者ノ代表者ニ非ス何トシ共債權者メ債務者ニ對スル債權ハ代金上ニ満足ヲ享有スルニ因リテ消滅シ又債務者ハ代金ノ處分ニ付キ何等ノ權能ヲ有セザレハナリ裁判所ノ受取リタル金錢ニ付キ何人カ所有權又有スルヤノ

問題ニ關シテハ獨逸法律家ノ見解ニ取レタルコトハ世人ノ知ル所ナリ(デルンブルグ氏)ハ執行手續カ債務者ノ名立於テ實施セラレナルヲ理由トシテ代金上ニ所有權ヲ有スル者ハ債務者ニ非シテ代金ノ配當ニ與ル債權者ナリト主張シリセナル其他二三ノ大家ハ債務者ヲ以テ所有者ナリト主張シタリ予輩モ亦後說ヲ主張セント欲ス蓋シ債務者ハ競落ニ因リテ其目的物タル不動產ニ代リテ生シタル代金ノ所有者ニシテ唯差押不動產ニ於ケルト同シタ其代金ニ處分權ヲ有セサルニ過キサレハナリ代金ノ支拂供託ハ債務者ノ計算ニ於テ又其危險ニ於テ爲ササルカ故ニ殘餘額ハ債務者ニ歸屬シ又裁判所ノ受領後代金カ天災其他ノ不可抗力ニ因リテ喪失シタルトキハ競落人ハ更ニ代金ノ支拂ヲ請求セラルコトナシ裁判所ニ代金ヲ支拂フニ因リテ競落人タル債務ヲ完全ニ履行シタルモノナレハナリ競落人ハ執行ノ目的物カ果實其他金錢ニ見積ムコトヲ得ヘキ利益ヲ生スル場合ニ於テハ代金ノ外ニ賣却代金トシテ競落決定言渡ヨリ代金支拂マクノ法定利息ヲ支拂ハサルヘカラス(第六九四條第二項、第五七五條、普漏西不動產強制執行法第五七條第六項)是レ競落人ハ競落決定言渡

(D) 配當手續及配當手續ノ法理は關シ之ハ前述シタル説明及参考スベシ(第六九一條)我民事訴訟法モ依レバ執行裁判所ハ職權ヲ以テ賣却代金ノ配當ヲ實施スルヲ原則トス然レトモ此裁判上ノ配當ハ協議配當ノ行ハレ莫れ場合ニ限リ爲スキモノナルヲ以テ若シ利害關係人之信用スベキ證據殊ニ公正證書ヲ以テ配當之協議調ヒタルコトヲ裁判所ニ對シテ證明シタルトキ云實施スベキモノニ非ナルヤ明瞭ナリ左ニ配當手續ノ進行ノ大要ヲ説明スベシ但又實地外公(甲) 法律上配當要求ノ效力ヲ生スル申立ヲ爲ナガリシ債權者ハ競落期日ノ終ニ至ルマテ執行裁判所ニ配當ノ要求ヲ爲スコトヲ得其手續ハ前述シタル所ト同ナルヲ以テ省略ス(第六四五條第二項第六四六條第六四七條第五八七條第五九〇條第五九一條第五九二條第ニ付テ本件ノ事由並モ主張スル事由等) (乙) 執行裁判所ハ競落ヲ許ス決定不確定後ニテノ職權ヲ以テ代金ノ支拂及ヒ其配當ノ爲メニ期日ヲ指定セサルカ否ス而以テ該期日ニハ利害關係人、執行力アル正本ニ因ラスシテ配當ノ要求シタル債權者及ヒ競落人ヲ呼出スベシ(第六

九三條)普漏西不動產強制執行法第一〇一條、獨逸不動產強制競賣法第一〇五條、普漏西及ヒ獨逸ノ法律ニ從ヘハ競落許可決定後職權ヲ以テ期日ヲ指定シ該決定ニ對シ抗告アリタルトキハ期日ヲ廢棄スルモノノ如シ(1)期日ノ第一ノ目的ハ配當スヘキ財產ヲ確定スルニ在リ(第六九四條第一項)普漏西不動產強制執行法第一〇二條第一項、獨逸不動產強制競賣法第一〇七條第一項配當スヘキ財產即チ賣却代金ハ競落代金及ヒ其支拂マテノ利息ヨリ成ル最高價競賣ノ保證ノ爲ミニ預リタル金額ハ代金ニ之ヲ計算スルノ勞力ヲ省略ス但保證ノ目的物カ有價證券ナルトキハ裁判所ノ命令ニ基キナ之ヲ賣却シ其實得金ヲ以テ競落代金中ニ算入スルモノナルヤ言ヲ埃タス第第六九四條普漏西不動產強制執行法第一〇二條第一〇三條獨逸不動產強制競賣法第一〇七條第一〇八條(2)期日ノ第二ノ目的ハ賣却代金ヲ配當スルニ在リ配當ノ實施ハ配當表ニ基シコトヲ要ス執行裁判所ハ各債權者カ競落期日マテニ差出シタル計算書ニ基シ第六九二條配當ノ期日ニ於テ配當表ヲ作成シ(第六百九十六條ニ依レハ配當表ニ賣却代金ヲ記載スベキモノナルヲ以テ又第六百九十四條ニ依レハ賣却代

金ハ期日ニ於テ確定スヘキモノナルヲ以テ配當期日ニ配當表ヲ作成スヘキ不
順位民法商法特別法ノ定ムル所ニ依ル、第六九一條並ニ其割合ヲ記載セザルヘ
カラス(第六九六條第一項但前日ニ出頭シタル總ノ利害關係人及ヒ執行力ア
ル正本ニ依ラスシテ配當ヲ要求スル債權者カ配當ニ關シ一致シタルトキハ其
一致ニ基キ配當表ヲ作メハシ是レ裁判上ノ配當ハ此等ノ者ノ爲メニ爲スモノ
ナルヲ以テ此等ノ者ノ意思ニ反スル配當ヲ爲スノ必要ナケレハナリ(第六九六
條第二項、普瀬西不動產強制執行法第一〇五條)而シテ執行裁判所ハ尙ホ此等ノ
者ヲ訊問シテ配當表ヲ確定ス(第六九五條、普瀬西不動產強制執行法及ヒ猶逸不
動產強制競賣法ニ依ヒハ配當表ニハ土地臺帳ニ於テ明瞭ナル債權執行ノ原因
タル債權及ヒ執行手續ニ於テ届出テタル債權ヲ記載スヘキモノトシ其届出ハ
配當期日以前ニ於テ(期日ニ出頭スルヨト能ハサル債權者ハ期日前ニ届出ヲ爲
スア通常例ト)又ヘ期日ニ於テ之ヲ爲シ裁判官ハ期日ニ於テ出頭シタル利害關係
人ヲ訊問シタル後ニ於テ配當表ヲ作成シ而シテ配當期日以後ニ於テハ債權

額ノ補充ヲ許サス是レ不動產ニ對スル強制執行ニ於テハ配當ハ動產ニ對スル
強制執行ニ於ケル配當ニ比シ手續ノ煩雜ナル所アルヲ以テ專ラ書面ニ依ラス
期日ニ於テ利害關係人ヲ訊問シテ其口頭陳述ニ基キ配當表ヲ作成セシムルノ
法意ニ基ケルナリ然ルニ我民事訴訟法ハ第六百九十一條ニ於テ競落期日マテ
ニ計算書ヲ差出サシメ且之ヲ差出ササル債權者ニ付テハ第六百二十八條第二
項ヲ準用シテ債權額ノ補充ヲ許ササルニモ拘ハラス民事訴訟法第六百九十五
條ニ於テ利害關係人等ヲ訊問シテ配當表ヲ確定(作成ノ意ナルヘシ)スヘシト云
フハ解スヘカラサルノ法規ナリト謂ハサルヘカラス(普瀬西不動產強制執行法
第一〇四條第一〇六條)
配當表ニ對スル異議ノ完結及ヒ配當ノ實施ニ付テハ通則トシテ民事訴訟法第
六百三十條以下ノ規定ヲ準用ス(第六九七條特則トシテ異議ニ關シテ之ヲ言ハ
ハ期日ニ出頭シタル債務者ハ自體方法ドシテ出頭セサル債務者ニ對シオハ民
事訴訟法第六百三十二條準用各債權者ノ債權ノ成立並ニ順位ニ對シ異議ヲ申
立タル權利ヲ有ス而シテ異議ヲ申立テラレタル債權者ノ債權カ執行スルロト

ヲ得ヘキモノナルトキハ民事訴訟法第五百四十五條、第五百四十七條及ヒ第五百四十八條ノ規定ニ從ヒテ其異議ヲ完結シ執行スルコトヲ得ナルモノナルトキハ通則即チ民事訴訟法第六百三十三條及ヒ第六百三十五條ノ規定ニ從ヒテ其異議ヲ完結ス普漏西不動産強制執行法ニ於テハ此場合ニ於テ債権者ヨリ債務者ニ對シ確認ノ訴ヲ提起スヘキ旨ヲ規定シタリ(普漏西不動産強制執行法第一一三條、第一一四條)我民事訴訟法第六百九十七條ノ當然ノ適用トシテ異議ヲ申立タル債務者ヨリ起訴スヘキモノト論決セサルヲ得サルハ法文ノ缺點ト謂フヘシ(第五九一條参考又期日ニ出頭シタル債権者ハ出頭セサル債権者ニ對シテハ民事訴訟法第六百三十二條準用自己ノ利害ニ關シ他ノ債権者ニ對シ其債権ノ成立並ニ其主張シタル順位ニ對シ異議申立ノ權アリ自己ノ利害ニ關セナルモノニ付ナハ何等ノ實益ナキヲ以テ異議申立ノ權ナキヤ當然ナリ故ニ第一順位ノ債権者ハ第二順位ノ債権者ノ為メニ異議ヲ申立ツルコトヲ得ス配當ノ實施ニ關シテ之ヲ言ハハ執行裁判所ハ職権ヲ以テ配當ノ實施後民事訴訟法第六百八十八條ノ規定ニ依リ競落人ハ競落不動産ノ權利ヲ喪失スルコト

アルヲ以テ法律ハ配當ノ實施後ニ爲スヘキモノト規定シタルモテナルヘシ果シテ然ラヘ競落人ノ義務履行ノ完済後ト規定スルヲ強レリトス配當調書及ヒ競落許可決定ノ正本ヲ登記剣事ニ送付シ第一競落人ノ所有權ノ登記第二、競落人ノ引受ケサル不動產上負擔記入ノ抹消第六四九條第三、民事訴訟法第六百五十一條ノ規定ニ從ヒテ爲シタル記入ノ抹消ヲ囁託セサルヘカラス而シテ此等ノ登記及ヒ抹消ハ何レモ競落人ノ利益ノ爲メニスルモノナルヲ以テ之ニ關セ費用ハ總テ競落人ノ負擔ニ歸ス(第七〇〇條)普漏西不動産強制執行法第一二四條(丙)競落人ハ法定賣却條件ニ從ヒテ期日ニ裁判所ニ對シ賣却代金ヲ支拂フヘキ義務アルコトハ前述シタル所ナリ然レトモ競落人ハ自己ノ利益ニ從ヒテ期日前ニ賣却代金ヲ供託スルコトヲ得ルハ明瞭ナル法理ナリ唯該供託カ期日ニ於ケル代金支拂ト同一ノ效力ヲ有スルニハ競落人カ遲タトモ期日ニ於テ該供託ヲ立證セサルヘカラサルノミ

賣却代金ハ現金ヲ以テ支拂フヲ原則トスト雖モ引受又ハ相殺ヲ以テ之ニ代ルコトアリ競落人ハ配當ノ實施ニ際シ關係債権者ノ承諾ヲ得テ買入代金ノ額ニ

滿フルマテ其支拂ニ代ヘテ買入代金上ニ満足ヲ求ムルコトヲ得ヘキ債権ヲ引受タルコトヲ得此引受ハ債権ニ付テノ現實支拂ヲ求ムル權利ヲ拠棄シタル債権者ト競落人トノ合意ニ基クモノニシテ債務者ハ現金支拂ニ因リテ債権者カ満足ヲ享有スヘカラシ程度ニ於テ免責シ競落人カ爾後之ニ代リテ義務ヲ負フノ效力ヲ生ス故ニ其性質ハ大ニ民法上ノ更改ト類似スト謂フヘシ競落人カ同時ニ債権者ナルトキハ其債権ノ配當額ト其支拂フヘキ買入代金ト相殺シテ買入代金支拂ノ義務ヲ免ダルヤ明白ナリ而シテ法律ハ何レノ場合ニ於テモ引受タヘキ債権又ハ相殺スヘキ競落人ノ債権ニ對シ適法ナル異議(第六九八條)アルトキハ之ニ相當スル代金ヲ支拂ハシメ又ハ保證ヲ立テシメ以テ利害關係人ノ利益ヲ保護シタリ(第六九九條)普漏西不動產強制執行法第一一六條)再競賣競落人カ代金支拂期日ニ於テ其義務ヲ完済セサルトキハ執行裁判所ハ職權ヲ以テ不動產ノ再競賣ト異ニシテ(第五七七條)獨逸舊民事訴訟法第七不動產ノ再競賣ハ動產ノ再競賣ト異ニシテ(第五七七條)獨逸舊民事訴訟法第七一八條債務者ニ對スル執行手續ノ再施ニ非シテ却テ競落人ニ對スル執行手

續ノ新九ル開始ナリ義務不履行ハ爲メニ競落人ノ所有權取得ヲ解除スル解除條件若クハ競賣タル賣買ニ存スル解除約款ノ作用ニ非スシテ却テ競落代金上ニ満足ヲ受タル權利アル債権者ラ債権者トシ該代金ノ支拂義務者タル競落人ノ債務者トシテ行フ不動產ニ對スルノ強制處分タリ法律ハ再競賣ナル特別固有ノ制度ヲ設ケ以テ競落人ニ對スル代金支拂ヲ目的トスル訴訟ニ競落人ノ財產ニ對スル強制執行ノ途ノ外ニ於テ尙ホ競落ノ代金上ニ満足ヲ求ムル權利ヲ有スル債権者ノ利益ヲ保護シタリ是ヲ以テ再競賣ハ以前ノ競賣ノ再開ニ非シテ競落人ノ所有ニ屬シタル不動產ニ對シ該競落代金上ニ満足ヲ求ムル債権者ノ債権ノ爲メニ行フ新手續ナリト謂フヘシ(第六八八條)普漏西不動產強制執行法第一二八條第一項(性質)若夫ニ實事實據ニ關する事項を備載シテ再競賣ハ此ノ如ク競落人ニ對スルノ強制處分ナルヲ以テ(I)競落人ハ再競賣ニ於テ新競落人ニ競落ヲ許可セラルノマテ競落不動產ノ所有者タルコトヲ當然トス(2)競落人ハ再度ノ競落代價カ最初ノ競落代價ヨリ低キトキハ其不足額及ヒ手續ノ費用ヲ負擔ス(3)再度ノ競落代價カ最初ノ競落代價ヨリ高キトキ

ハ其剩餘額ハ理論上競落人ノ所有ニ歸スルモノタリ故ニ斯ル論法ハ「リヒナル」
「アルンブルヒ其他諸學者ノ認爲所ナ莫然ベニ我民事訴訟法ハ此論法ヲ否認
シ競落人ニ剩餘ノ額ヲ請求スルコトヲ得セシムオシテ却テ間接ニ剩餘額ヲ債
權者ノ利益ニ歸スベキ旨ヲ示シナリ是レ不履行ヨリ生スル一種ノ損害賠償方
法ナルベシ(第六八八條末項)競落人ノ所有權取得ニ因リ混同トシテ消滅シタ
バ權利ハ再競賣ノ爲メニ蘇生ス(5)競落人カ競落不動產上ニ於テ再競賣開始
マテニ設定シタル權利ハ有效タリ(結果)再競賣開始後之に當る處競賣若外企士ニ當る處
再競賣ハ其性質上一ノ新手續ナレトモ以前ノ競賣手續ト密接ノ關係又有ス故
ニ實際上同一ノ記録ニ基キテ之ヲ爲シ最初ノ競賣ノ爲メニ定タル最低競賣
價額其他賣却條件ハ再競賣ノ手續ニ之ヲ適用シ(第六八八條第二項再競賣期日
ハ少クトモ該競賣ノ公告ヨリ十四日ノ後トシ(第六八八條第三項其他強制競賣
ニ關スル手續ニ準據ス)普遍而不動產強制執行法第一二八條第二項但再競賣ノ
爲スリキハ前ノ競落人ハ再競買ニ加ハルコトヲ得ス(第六八八條末項)是レ不動
產ノ再競賣ニ於テ前ノ最高價競買人タ競買ニ加ハルコトヲ得サルト同一ノ法

意ナリ(第五七七條第二項(手續))再競賣手續ハ競落人カ再競賣期日ノ三日前マテニ買入代金及ヒ手續ノ費用ヲ
支拂ヒタルトキハ之ヲ取消スゼントス(第五八八條第四項)是レ再競賣ノ必要ヲ
缺ケハナリ再競賣ハ賣人ノ承繼人ニ對シ開始スルコトヲ得ヘシ何トカレハ
後者ハ強制競賣ノ登記ノ結果トシテ再競賣ニ付セラルコトアルヘキ不動產
タルコトヲ承認シタルモノニ外ガラカレカナリ代金支拂ノ猶豫ハ其期間經過
後ニ於テ再競賣ヲ開始スルノ妨ト爲ラス(取消)
(6)持分ノ強制競賣ニ共存不動產ノ持分ハ讓渡スルコトヲ得ルヲ以テ強制競賣
ノ目的物タルコトヲ得ルハ當然ナリ共有船舶人持分ハ動產ニ對スル強制執行
ノ規定ニ從ヒテ競賣スルゼメント(猶逃新民事訴訟法第八五八條參考)
持分ノ強制競賣ニ於テハ(1)債務者ノ持分ニ付キ強制競賣ノ申立アリタルコト
ア登記簿ニ記入ス何トナレハ若シ然ラスシテ不動產ニ付キ強制競賣ノ申立ア
リタルコトヲ登記簿ニ記入スルカ如キヨトアラハ他人ノ共有者ノ權利ヲ害スル
ヲ以テナリ(2)他ノ共有者ニハ其強制競賣ノ申立て通知ス是レ他人ノ共有者ノ利

競保護ノ爲メニ注意ヲ促スノ目的ニ外ナラス(3)最低競賣價額ハ共有物全部ノ
評價額ニ基キ債務者ノ持分ニ付キ之ヲ定ム蓋シスル方法ニ依ルニ非スンハ正
確ナル持分ノ最低競賣價額ヲ定ムルコト能ハナレハナリ(第六八九條普通西不
動產強制執行法第一條獨逸不動產強制競賣法第一條)

(4)入札拂^拂入札^{以テ}不動產ヲ公賣スルハ我國ノ慣習ナリ故ニ我民事訴訟法
ハ入札拂ノ不動產公賣方法ヲ採用シ競賣ニ換フルコトヲ許シタリ

入札拂トハ執行裁判所が競賣期日ノ公告前利害關係人ノ申立ニ因リ又ハ職權
ヲ以テ命スルコトヲ得ヘキ書面ノ競賣ノ申立て入札ニ依レル競賣ナリ前述
シタル通常ノ競賣ト異ナル所ベ最高價ヲ定ムル三付キ口頭競賣ノ申立ニ因リ
シテ書面競賣ノ申立ニ因ルコト是ナリ(第七〇二條)定義

入札拂ノ手續^ハ通則トシテ競賣ノ規定ニ準據ス(第七〇二條)特則トシタク(4)入札
ニハ第一、入札人ノ氏名及ヒ住所第二、不動產ノ表示第三、入札價額一、定ノ金額ヲ
以テ入札價額ヲ表示セヌシテ他ノ入札價額ニ對スル比例ヲ以テ價額ヲ表示シ
タバ入札ハ之ヲ許サズ^ハ記載セサルヘカラス該要件ノ一ヲ缺クトキハ入札タ

ルノ效ナシ(第七〇三條第二項、第七〇四條第三項)(2)入札期日ニ封緘シテ
競達吏ニ差出スヘシ(第七〇三條第一項、第七〇四條第一項)^{〔一〕開封〔二〕封緘}^{〔三〕競達}
吏ハ入札人ノ面前ニ於ク入札ノ開封シテ朗讀^ス是レ公平ヲ擔保スルノ法意ニ
出ツ(第七〇四條第一項)競達吏ノ開封朗讀ノ結果最高價入札人トシテ呼上ケ
ラレタル者ハ利害關係人ノ求ニ因リ保證ヲ立フル義務ヲ負フ若シ之ヲ拒ムト
キハ次位ノ入札人カ最高價入札人ト爲リ入札價額ノ差額ヲ支拂フノ義務ヲ負
フ(第七〇五條)二人以上同價額入札者アルトキハ競達吏ハ増額ノ爲メ追加入札
ヲ爲シシメ以テ最高價入札人ヲ定ム若シ追加入札ヲ拒ムトキハ法律上明文ナ
シト雖モ民事訴訟法第七百二十五條ヲ準用スヘキモノト思ハル
強制競賣ヲ終ルニ臨ミ一言注意ヘキハ數多ノ差押債權者ノ爲メニ同時ニ
一不動產ヲ差押フルコト是ナリ同一不動產ニ重複ノ差押ヲ爲スコトハ費用勞
力省略ノ目的ニ反スルヲ以テ法律ノ認メナル所ナレトモ(第六四五條)同時ニ同
一不動產ヲ差押フルコトハ差押債權者ノ權利ニ差等ヲ設クルコト能ハナル結
果トシテ之ヲ許ササルヲ得ス而シテ其手續ハ毫モ前述ノ手續ト異ナルヘキ謂

レナン是レ民事訴訟法第七百二十一條ノ規定アル所以ナリ(第六一九能参考)。

(三) 強制管理ハ強制競賣ト同シテ不動産ニ對スル強制執行ノ一方法ニシテ債権者ヲシテ債務者ノ不動産ニ付キ満足ヲ得セシムルヲ目的トス然レトモ強制競賣ハ執行ノ目的物タル不動産ノ賣得金上ニ満足ヲ得ル執行方法ニシテ強制管理ハ債務者ノ所有ニ屬スル不動産ノ果實ニ付キ満足ヲ得ル執行方法ナリ故ニ前者ハ一ノ讓渡行為ニシテ後者ハ讓渡行為ニ非ス強制競賣ノ執行ノ目的物カ讓渡スルコト能ハナルモノナル場合ニ於テ行ハレサレトモ強制管理ハ之ニ反シテスル場合ト雖モ有效ニ行ハル又強制管理ハ執行ノ目的物カ果實ヲ產出セナル場合(果實ヲ生セナル土地住居ニ適スル程度ニ進マナル新建築家ニ於テ行ハレサレトモ強制競賣ハ之ニ反シテスル場合ト雖モ有效ニ行ハル)強制管理ハ強制競賣ト同一ノ原因及ヒ同一ノ目的ヲ有スル限度ニ於テ後者ノ法則ハ前者ニ準用セラルモノタリ隨テ強制管理ニ特別ナル法則アルハ哉レモ該執行方法ノ特色ヨリ生シタガモノト知ルヘシ左ニ強制管理準備手續管

- 手續並ニ終局手續等ヲ略述スヘシ
- (A) 管理準備手續。執行裁判所ハ強制競賣開始決定ヲ爲ス場合ト同シテ債権者ノ申立ニ因リ強制管理ノ開始決定ヲ爲ス該申立ニハ強制競賣ノ申立ニ於ケルト同シク民事訴訟法第六百四十二條ニ規定シタル要件ヲ具ヘ且民事訴訟法第六百四十三條ニ規定シタル證書ヲ添附セナルヘカラヌ第七〇六條普漏西不動產強制執行法第一三九條第一項獨逸不動產強制競賣法第一四六條是レ強制管理ハ強制競賣ト同シテ債務者ノ所有權若クハ少クモ收益權ヲ前提要件トシ且債權者ハ斯ル證明ヲ爲スヘキ必要アリニ基ケリ但執行ノ目的物タル不動產カ債權者ノ債權ニ付キ不動產上ノ義務ヲ負ヒタル場合即チ債權者ノ爲メニ執行ノ目的物上ニ物上擔保質抵當ノ設定セラレタル場合ニ於テハ債權者ハ民事訴訟法第六百四十三條第一號第二號ニ依リ提出スヘキ證書トシテ債務者カ不動產ヲ占有所有ノ意思ヲ以テスル占有スルコトヲ疏明スル證書ヲ提出スルヲ以テ足レリ蓋シ強制管理ハ債權者ノ所有權ヲ喪失セシムル結果ヲ生スルモノニ非ナルノミナラス債權者ト次オ其權利ヲ所有權的占有者ニ對シ對

抗スルコトヲ得ヘキ事以テ裁判第七〇六條第二項、普漏西不動產強制執行法第一三九條第二項、獨逸不動產強制競賣法第三四六條、
執行裁判所ハ職權ヲ以テ強制管理ノ申立アリタルコトヲ登記簿ニ記入スヘキ旨ヲ、登記判事ニ嘱託シ又租稅其他ノ公課ヲ主管スル官署ニ強制管理ノ決定ヲ爲シタル旨ヲ通知シ其目的物タル不動產ニ對スル債權ノ有無及ヒ限度ヲ申出ソヘキコトヲ期間ヲ定メテ催告ス(第七〇六條第一項、第六五一條、第六五四條)而シテ登記判事ハ民事訴訟法第六百五十二條ニ規定シタル手續ヲ盡サツルヘカラス(第七〇六條第一項、第六五二條)斯ル手續ノ必要ハ強制競賣ニ於ケルモノト同一ナリ。但シ強制競賣手續ヲ不實施用する事無く、當該不動產強制執行管
執行裁判所ハ強制管理ノ申立ヲ正當ナリト認メタルトキハ、強制競賣ニ於ケルト同シク強制管理開始ノ決定ヲ爲ス。該決定ニ於テハ債權者ノ爲メニ不動產ヲ差押ブルコトヲ宣言シ且債務者カ管理人ノ事務ニ干涉スルコト及ヒ不動產ノ收益ニ付キ處分スルコトヲ禁シ又不動產ノ收益ノ給付ヲ爲スヘキ第三者アレトキハ其第三者ニ其後ノ給付ヲ管理人ニ爲スヘキコトヲ命ス(第七〇七條第一

項第七〇六條第六四一條第一項、普漏西不動產強制執行法第一三九條、第一四三條第二項、獨逸不動產強制競賣法第一四八條該決定ハ之ヲ債務者ニ送達スルニ因リ又第三者ニ對シテ之ヲ送達スルニ因リテ效力ヲ生ス(第七〇六條第一項、第六四四條第三項、第七〇七條第三項、普漏西不動產強制執行法第一三九條、獨逸不動產強制競賣法第一四六條第二項)而シテ債務者ハ管理開始決定ノ送達以後ニ於テハ執行ノ目的物タル收益ニ付キ處分ヲ爲スノ權能ヲ喪失シ既ニ收穫シ若クハ收穫スヘク又ハ期限ノ到来シ若クハ到来スヘキ果實ハ該收益ニ屬ス(第七〇七條第二項、普漏西不動產強制執行法第一四〇條第一項下段)債務者カ執行ノ目的物上ニ住居シタルトキハ債務者及ヒ其家族ニ必要エシテ債務者ハ該部分ノ當然債務者及ヒ其家族ノ爲メニ之ニ放任セラルヘキモノナリ執行裁判所ハ該部分ノ範圍及ヒ債務者並ニ其家族カ執行ノ目的物若クハ其強制管理ヲ害スル場合ニ於テ該放任處分ヲ取消スコトニ付テノ權限ヲ有スルキ言ヲ埃タス(普漏西不動產強制執行法第一四一條、獨逸不動產強制競賣法第一四九條)其他強制管理ノ範圍ハ債務者ノ特別ナル申立ニ因リテ制限セラル例ヘ

ハ債権者甲不動産ノ收益ノ一部分ヲ執行的滿足ニ供シ其他ノ部分ヲ債務者ノ
爲メニ之ヲ放任スルノ申立ヲ爲スカ如シ是レ執行ハ債権者ノ私益ノ爲メニス
ルモノナルヲ以テ強制管理ノ範囲ヲ定ムル三付キ債権者ノ意思ヲ標示ト爲ス
コトヲ要スレハナリ公々加爾人ヨリ當面其處ニ其處所ノ時日ノ目録開示スル
執行裁判所ハ強制管理ノ申立ヲ理由ナシト認メタルトキ殊ニ強制管理カ不動
産ノ貸借權ニ對シテ申立ヲラレタルトキハ該申立ヲ却下セサルヘカラズ蓋シ
強制管理ハ不動産ノ所有者若名ハ其占有者ニ對シテノミ行ハルル執行方法タ
リ故ニ不動産ノ貸借權ニ對シ強制管理ヲ申立タルトカ如キハ法律ノ許ス所ニ非
サレハナリ而シク該權利ニ對シアル強制執行ハ民事訴訟法第六百二十五條ニ依
ルヘキコトハ前述シタル所ナリ總てノ不動産ハ強制管理ノ目的物タルコトヲ
得ス收益ヲ生セサル債務者ノ財産ハ勿論既ニ強制管理ノ開始決定アリタル不
動産ニ付キ更ニ強制管理ノ開始決定ヲ爲スコトヲ得サルハ強制競賣ノ場合合
同一ナリ(第七〇八條第六四五條其理由ハ強制競賣ニ於テ説明シタルモノト同
一ナレハ茲ニ之ヲ省略ス)強制管理開始決定

執行裁判所ハ決定ヲ以テ(1)差押債権者カ強制管理ヲ求ムル申立ヲ取下ケタル
トキ(2)登記裁判事ノ通知ニ因リ豫メ知ルニ於テハ手續ノ開始ヲ妨クヘキ事實カ
顯ハルルトキ此場合ニ於テ情況ニ因リ直テニ手續ヲ取消シ又ハ債権者カ裁判
所ノ定メタル期間内ニ手續進行ノ障碍ノ消滅シタル旨ノ證明ヲ爲サルトキ
ニ手續ヲ取消ス(第七〇六條第一項第六五百三條普漏西不動産強制執行法第一三
九條第二〇條獨逸不動産強制競賣法第一六一條第四項(3)管理續行ノ爲メ特別
ノ費用ヲ要スル場合ニ於テ債権者カ必要ナル金額ヲ豫納セサルトキ(第七一六
條第三項第五七一條普漏西不動産強制執行法第一五四條第二項獨逸不動産強
制競賣法第一六一條第三項(4)民事訴訟法第五百五十條第五百五十一條ノ規定
ニ從ヒテ手續ヲ取消フ爲スヘキトキニ於テ強制管理ヲ取消ス此取消ニ付キ執
行裁判所ノ決定ヲ要スルハ若シ然ラサレハ執行裁判所ノ委任ニ依リ職務ヲ取
扱フ管理人カ他ノ債権者ノ爲メニ既ニ差押アリタルヤ否ヤヲ知ルコトヲ得ガ
レハナリ(第七一六條第一項普漏西不動産強制執行法第一五四條第一項獨逸不
動產強制競賣法第一六一條第一項)而シテ手續ヲ取消ヲ表示シタル受訴裁判所

ノ決定ハ執行裁判所ノ取消ノ決定ニ代ルヘキモノナリ何トナレハ一旦適法ニ取消サレタル手續ハ更ニ取消スヘキ旨ヲ表示スヘキモノニ非サレハナリ

執行裁判所ハ總テノ利害關係人ノ申立又ハ第三者並ニ債務者ノ申立ニ因リテ手續ヲ停止スルコトアリ(第五四四條)管理手續ノ停止及ヒ取消)

(B) 管理手續　執行裁判所ハ強制管理ノ爲メニ適當ナル管理人ヲ任命ス(第七一一條第一項獨逸不動產強制競賣法第一五〇條第一項普漏西不動產強制執行法第一四二條)管理人ノ任命ハ管理開始決定ニ於テ又ハ爾後特別ノ決定ヲ以テ之ヲ爲シ又執行裁判所ハ任命權アルト同時ニ適當ナル管理人ヲ選定スルノ義務ヲ負フ債権者ハ適當ノ人ヲ推薦スルコトヲ得ルト雖モ之ヲ管理人ニ任命スヘキヤ否ヤハ裁判所ノ自由ニ判断スル所ナリ而シテ裁判所カ不適當ナル人ヲ管理人ニ任命シ若クハ適當ナル管理人ヲ解任シタル場合ニ於テ該決定ニ對シ利害關係人カ抗告ヲ爲スコトヲ得ルハ毫モ疑ナキ所ナリ(普漏西不動產強制執行法第一四二條(任命))

強制管理ニ於ケル管理人ハ正當ナル見解ニ從ヘり執行當事者ハ一方ノ代理人

若クハ承繼人ニ非シテ執達吏若クハ破産管財人ト同活外公ノ職務ノジナ強制管理ノ形式ニ於テ認メタビタル國家ノ法律保護ヲ有效大ラシムルカ爲メニ債務者ノ權利ヲ行使スル機關タリ故ニ管理人ハ管理ニ必要ナル範圍内ニ於テノ管理ヲ爲シ又處分ヲ爲スノ權限ヲ有スルニ管理人ハ管理及ヒ收益ヲ爲メ自ヲ執行ノ目的物タル不動產ヲ占有スルノ權ヲ有シ又債務者ニ代リテ第三者ハ給付スヘキ收益ヲ取立ツルノ權ヲ有ス(被付、被付、被付、被付)債務者カ執行ノ目的物ヲ占有シタル場合ニ於テ管理人ニ之ヲ占有セムムル時トヲ拒ミタルトキハ執達吏ヲ立會宣示未だ債務者ノ抵抗ヲ除去スルコトヲ得(第七一條第二項末段第五三六條獨逸民事訴訟法第七七七條第三者カ執行ノ目的物ヲ占有シタル場合ニ於テ管理人ニ之ヲ占有セムムル時ノ拒却タルトキハ執達吏ヲ立會ハシキノ第ニ者ノ抵抗ヲ除去スルコトヲ得シ蓋シ強制管理ハ第三者ノ完全ニ取得シタル権利ヲ害スル事ナリ得文ヒハカリ既に質借人ハ質貸借ノ存スル限り占有シタル時コトヲ得管理人ハ債務者ヲ解約權ヲ有スル場合ニ於テ解約ヲ爲ス既にコトヲ得ルヌミ(獨逸不動產強制競賣法第五工二條而

シテ第三者ノ占有ヲ差押以後ニ係リ或ハ單純ナル占有シテ法律上占有スケ
キ權利ニ基カス或ハ差押以前ニ係ルト雖モ既ニ第三者カ債務者ニ對シ明渡ノ
義務ヲ負ヒタルカ如キ場合ニ於テハ執行債権者カ第三者ニ對シ引渡フ目的ト
スル勝訴ノ判決ヲ得テ管理人ノ占有ヲ全カラシムルコトヲ得但第三者カ執行
ノ目的物タル不動產ニ付キ強制管理ヲ妨ヌルノ權利(例ヘハ不動產質權ノ如キ)
ヲ有スルトキハ之ニ基キ執行參加ノ訴ヲ提起スルコトヲ得ルケ當然ナリ(第七
一三條本條ハ不必要ノ條文タリ第五四九條行法第一四二條第三項、候文中シテ債務者ニ付キ地
第三者カ執行ノ目的物タル不動產ニ付キ地主權求小作權又如モ物權又ハ賃借
權ノ如キ債權ヲ有スル結果トシテ不動產ノ所有者ニ對シ果實ヲ給付スヘキ義
務ヲ負フ場合ニ於テ管理人ハ其任命ニ因リ當然該收益ヲ取立テ必要ノ場合ニ
ハ之カ爲メニ訴ヲ提起スルノ權ヲ有ス第七十一條第三項、普漏西不動產強制執
行法第一四二條第三項、候文中シテ債務者ニ代リリテハ管理人ハ實體上債務者
ノ權利ヲ主張スルコトヲ示シタルニ止マリ債務者ノ代理人トシテ其權利ヲ行
使スルコトヲ示スモノニ非サルヨトハリビラル民ノ普遍西不動產強制執行法

論ニ依ルモ明白ナリトテ然ルハ民法上之強制執行ノ事由及方法也然ルハ管
理人ハ強制管理を爲メニ代理人費用アル開支ヲ得度否吉無闇トシハリヒ
尤バ民ハ消極的ニ論じタレトモ余輩へ我民事訴訟法ニ何等ノ明文ナキヲ以
ス執達吏カ其代理人ヲ以テ行動スルモ可ト思得ルト同様ク管理人亦其代理人ヲ
以テ管轄ノ爲メニ行動スルコトヲ得ルト主張セント欲ス其他管理人ハ債務者
ノ補助ヲ求メ家計ニ熟達シ久歷人云屈入此既ニトヲ得ルハ疑ナキ所ナリ蓋シ
此等ハ強制管理スルカスルニ有益ナルモ勿ナレハナリ管理人外性質及ヒ其權
限亦然ヨリ管轄人ニ基盤ナシ次第ハ本邦ニ即正當權五三條前段ニ就キ
管理人ハ執行裁判所ハ指揮及ヒ監督ハ下ニ於テ管理行爲ヲ爲ス管理行爲ハ執
行の目的物ノ經濟上ノ状態ヲ維持シ通常ナル收益ヲ爲ス目的ト故ニ管理
人ハ自外執行ノ目的ヲ管理シ又ハ貸貸借ノ如キ方法ニ依リテ收益ヲ爲シ果實
ノ賣買ヨリ生スル代金請求權、保險金額請求權ノ如キ差押權ヲ下ニ在ル請求權
ヲ主張シ又管理ニ屬スル請求ヲ付テノ訴ヲ提起シ或ハ管理ノ目的物ニ關スル
見込アル訴訟ヲ受理セザルハカラズ本邦ニ即正當權五三條前段ニ就キ

執行裁判所ノ指揮ハ管理ノ方法ニ付キ疑アルカ若クハ争アル總ノ場合ニ於
テ當事者若クハ管理人ノ求ニ依リ裁判ヲ爲スヘキ旨ノ意味シ執行裁判所カ
事大小トナク管理行爲ニ干涉スルコトヲ意味スルモノニ非ス執行裁判所カ該
裁判ヲ爲ス以前ニ於テ債権者及ヒ債務者ヲ審訊スルハ當然ニシテ又適當ナム
裁判ノ爲シテ又適當ナム該指揮ニ關スル裁判
場合ニ鑑定人ヲ立會ハシムルハ事理ニ適シタルモノタリ該指揮ニ關スル裁判
ハ之ヲ言渡シ且ツ調書ニ記載セサルトキハ決定ノ形式ヲ以テ之ヲ爲シ且ツ當
事者及ヒ管理人ニ送達セサルヘカラス(第二四五條第五四三條)而シテ該裁判ニ
對シテハ當事者ノミカ即時抗告ヲ以テ不服ヲ申立タルコトヲ得管理人ハ刑害
關係ナキヲ以テ斯ル權利ナシ第四六六條第五五八條却フ執行裁判所ノ指揮ニ
拘束セラレ之ニ適合セナル當事者ノ申立ヲ遵守スルノ義務ナシ然レトモ管理
ノ範圍ニ屬スル管理人ノ第三者ニ對シテハシタル行爲ハ執行裁判所ノ指揮ニ
反シタルノ故ヲ以テ效力ヲ有セナルモノニ非ヌ唯執行裁判所カ其指揮命令人
門行並ニ其違背ノ爲メニ管理人ニ對シ二十圓以下ノ過料(執行罰ヲ言渡シ又ハ
其職ヲ免スルノ原因ト爲ルノミ過料ヲ命シタル裁判ニ對シテハ管理人カ即時

抗告ヲ爲スコトヲ得ヘク(裁判前ニ管理人ヲ審訊スルヲ適當トス又免職ノ裁判
ハ管理人ノ外當事者ニモ亦送達セサルヘカラス蓋シ當事者ハ該裁判ニ對シ即
時抗告ヲ爲スコトヲ得ヘケレハナリ第七一二條普漏西不動產強制執行法第一
四四條獨逸不動產強制競賣法第一五三條)

執行裁判所ノ業務施行ニ付テノ監督ハ管理人ノ法規ノ違背職務ノ怠慢ヲ豫防
シ又ハ之ヲ譴責シ其管理人ノ行爲カ不適當ナルカ若クヘ不完全ナリト認メタ
ル場合ニ管理ニ干渉スルニ在リ執行裁判所ハ監督權ノ代用トシテ管理人ニ對
シ計算書第七一五條報告書其他帳簿書類等ノ提出ヲ求メ又財產ノ狀況ヲ調査
スルコトヲ得執行裁判所ハ此調査ノ結果トシテ其他當事者又ハ利害關係人ノ
申立ニ因リテ管理ヲ調査スルノ機會ヲ得ルモノタリ又執行裁判所ハ過料又ハ
免職ニ依リテ監督權ノ行使ヲ有效ナラシムアルノ權利ヲ有シ且ツ必要ノ場合ニ義
務ヲ負フ業務ノ施行

執行裁判所ハ管理人ノ勞務ニ對シテ與フヘキ報酬額ヲ定ム蓋シ無報酬ニア
當ナル管理人ヲ任命スルコトハ不能ナルヲ以テ法律ハ管理人ニ適當ナル報酬

ヲ與スルコトヲ得セシヌタルモ今ハヘシ報酬額ヲ管理人ノ業務著手前ニ確定スルヲ適當トス不服申立ノ原因ニ減少スルノ利益アリ報酬額確定決定ハ差押債権者債務者及ヒ管理人ニ送達シ第二四五條又此等ノ旨ハ該決定ニ對シ抗告ヲ以テ不服ヲ申立フルコトヲ得其他ノ利害關係人ニ未タ此點ニ付キ利害關係ナリト認ムルコト能ハズルヲ以テ不服ヲ申立ツルコトヲ得ス第七一二條普漏西不動產強制執行法第一一四條第一項獨逸不動產強制競賣法第一五三條第一項管理人ハ其職務ノ施行ニ付キ總利害關係人ニ對シ責任ヲ負フ普漏西不動產強制執行法第一百四十四條第三項ハ管理人ハ良家父ノ注意ヲ爲スヘキ旨ヲ規定シ獨逸不動產強制競賣法第一百五十四條第一項ハ獨逸新民法第二百七十六條第一項ノ程度ニ於ケル不注意ニ付キ責任ヲ負フモ之ト規定シタリ我民事訴訟法ニ於テハ注意ノ程度ニ付キ別段ノ規定ヲ缺クト雖モ類推ニ依リ管財人ト同シク善良ナル監理者ノ注意ヲ以テ業務ヲ施行スルノ義務ヲ負フモノト信ス(民法第六四四條商法第一〇一至一五條ノ管理人ハ該注意ヲ缺ケタルカ爲シニ生シタル損害ニ付キ責任アリ斯ニ管理人ノ業務施行ニ付キ損害賠償ヲ責ニ任スルヨ

トアルヲ以テ執行裁判所ハ利害關係人人利益ヲ爲メニ管理人ニ保證ヲ立テシムルコトヲ得其種類及ヒ方法ハ民事訴訟法第八十七條ノ規定ニ依ル立テタル保證ハ管理人カ完全ニ卸任ヲ付クハマテ効力ヲ存續スルコトハ言ヲ俟タス保證ヲ立ツルノ義務ハ管理人ノ任命ニ困難ヲ來スル原因タルコトアリ隨テ適當ナル管理人ノ任命ニ付キ利害關係アル各利害關係人等ハ保證ヲ命ジタス決定ニ對シ即時抗告ヲ以テ不服ヲ申立ツルコトヲ得ヘシ利害關係人ニ保證ヲ立テシムルコトノ利益ヲ拋棄スルコトヲ得ルハ言ヲ俟タス(第七一二條第二項普漏西不動產強制執行法第一一四條第二項獨逸不動產強制競賣法第一五三條第一項)報酬及ヒ責任ノ角張者或ニ其其親ニ原入支出モ報酬ニ當ベシ者報酬ヲ整管理人ハ不動產ニ付キ得タル收益ヨリ其不動產ノ負擔ニ係ル租稅其他ノ公課ヲ控除シタル後別段ノ手續ヲ要セシテ管理ノ費用即チ裁判上ノ費用(訴訟費用)執行裁判所ノ指揮ヲ下シ於テ管理人カ爲シタル行為ヨリ生シタル費用管理人ニ對スル報酬及ヒ執行ノ目的物ノ保存又ハ改良ノ爲メニ費シタル費用ヲ辨濟シ此等ノ費用ハ配當手續ニ依ラス即チ別段ノ手續ヲ要セシシテ優先的ニ支

拂ハルヘキモノタリ其殘額ノ配當ニ付キ債権者間ニ協議調ハナルトキ(配當ノ説明參考其者ヲ執行裁判所ニ届出ヲ配當ヲ準備セシメタルヘカラス(第七一四條、第五九三條)普漏西不動產強制執行法第一四八條獨逸不動產強制競賣法第一五五條又管理人ハ毎年強制管理カ一箇年以上存續スル場合及ヒ其業務施行ノ終了後總テノ手續ノ終了ハ勿論免職解任等ニ依レバ管理人の職務ノ終了ヲモ包含ス各債権者債務者及ヒ裁判所ニ收入支出ヲ精確ニ掲ケタル計算書ヲ差出ス義務ヲ負フ毎年差出ス理由ハ裁判所ニ對シテハ監督權行使ノ材料ニ供スルカ爲メニシテ各債権者及ヒ債務者ニ對シテハ職務上ノ責任ヲ明白ナラシムルニ在リ業務施行ノ終了後差出ス理由ハ御任ヲ求ムルニ在リ執行裁判所ハ管理人ノ差出シタル計算書ヲ各債権者及ヒ債務者ニ送達スル以前ニ於テ監督權ノ作用トシテ之ヲ調査シ其結果訂正スルニハ補充フ命シ完全ト認メタル場合ニ於テ各債権者及ヒ債務者ニ各一通ヲ送達ス此二者ハ送達アリタルヨリ七日ノ期間内ニ執行裁判所ニ異議ノ申立ヲ爲スコトヲ得タル債権者ハ斯ル權利ナシ何トナレハ債権者ニ非ナレハナタ)而シテ該期間内ニ異議ノ申立ナ

キトキハ計算ニ付キ異議ナク且ツ管理ノ卸任ヲ承諾シタルモノト看做シ異議ヲ申立テタルトキハ執行裁判所ハ管理人ヲ審訊シタル後之ヲ裁判シ異議ノ申立ナク又申立テタル異議ヲ完結異議ノ性質ニシテ監督權ノ作用ニ依リ除去スルニト能ハサルモノハ訴以テ完結スルノ外ナシト信ス我民事訴訟法ハ簡ニ失スル失當ノ規定タルシタルトキハ執行裁判所ハ管理人ヲシテ卸任セシム(第七一五條)普漏西不動產強制執行法第一四四條第三項獨逸不動產強制競賣法第一四條管理人ノ卸任ハ執行當事者ノ與フルモニニシテ執行裁判所ノ與フルモノニ非ス故ニ執行當事者カ故ニ卸任ヲ承諾セサルトキハ卸任承諾ノ訴ヲ提起スヘシ執行裁判所ノ卸任ニ關スル決定ハ御任ノ確認ニ外ナススベシ(第六章)管理人カ計算書ヲ提出セサルトキハ執行裁判所ハ監督權ノ作用トシテ之カ提出フ強制スルヨリ得ルハ當然ナリ然レバ業務施行ノ終了後ニ於テ即チ管理人タル職務ヲ止メタル者ニ對シ管理手續ノ終局以後ニ於テ管理人ニ對シ監督權ナムモ人存セサルヲ以テ當事者ハ管理人タリシ者ニ對シ執行裁判所ニ計算書ヲ差出スヘキ旨ノ訴ニ依リテ差出義務ヲ強制スルコトヲ得

ヘキ裁判ニ付申書を提出シテ其質と禱ニ充當シテ其額を支拂候事無間トハセイテ但
強制管理ハ共有物ニ關スル債務者未持分ニ對シテ行若ル此場合ニ於テ管理人
ハ持分ハ有形的占有ヲ爲スヘキニガキハ疑力モ所ナシ然ニ當庭債務者ニ代
ヒテ其有物ハ持分ニ應シタル收益ヲ爲スコトヲ得故ニ管理人ハ他ノ共有者ト
收益ヲ清算シ債務者ニ歸ズヘキ部分ハ配當ノ目的物ト爲サシルヘカラス其他
管理人ハ其有物ハ收益ニ關スル以上ハ債務者カ第三者及セ共有者ニ對シテ有
スル權利ヲ主張スルコトヲ得ルヤ言ヲ俟タス支拂不當ハ強制執行者又は強制
(C)終局手續、各債権者が執行ノ目的物タル不動産ノ收益ヲ以テ辨済ヲ受ケタ
ルトキハ執行裁判所ハ職權ヲ以テ決定ノ形式ニ依リ強制管理ヲ取消シ且ツ登
記判事ニ強制管理ニ關スル記入ヲ抹消ヲ嘱託セサルヘカラス第七一條第二
項第四項普通西不動產強制執行法第一五四條第一項獨逸不動產強制競賣法第
一六二條第二項蓋シ各債権者が其滿足ヲ享有シタルヲ以テ強制管理ヲ存續セ
シタルノ理ナケレハナタ本件ハ被訴人ヤ審理セシム事由ニ賤價、中止
債権者一人ミサルカ又ハ債権者多數アリテ一時ニ不動産ヲ收益ヨリ完済ヲ

受クルコトヲ得ルカ或ハ一時ニ完済スルニ足ラサル不動産上ノ收益ニ關シ多
數ノ債権者間ニ配當ノ協議調ヒタルトキ(第六十九一條第七一四條ハ裁判上ノ配
當ヲ要セシテ強制管理ヲ終局スルヨトリ得ベシト雖モ一時ニ完済スルニ足
ラサル不動産上ノ收益ニ關シ債権者間ニ協議調ハサルトキ(第七一四條ハ裁判
上ノ配當ヲ以テ各債権者ニ平等ナル満足ヲ享有セシメテルヘカラスニ甚テ
強制管理ニ於ケル配當手續ヲ進行ヲ略言セシミ(甲)配當要求ノ效力ヲ生スル申
立ヲ爲ササリシ債権者第七〇八條第二項ハ強制管理手續ノ終局ニ至ルマテ執
行裁判所ニ配當要求ノ届出ヲ爲ササルヘカラス配當要求ハ強制競賣ト異ニシ
テ執行力アル正本ニ依ラサルヘカラス是レ強制管理ハ不動產ノ收益ノミヲ以
テ各債権者ノ満足ニ供スルニ止マレハナリ又裁判所ノ所在地ニ住居ヲモ事務
所ヲモ有セオル配當要求債権者ヘ假住所ヲ選定シテ之ヲ届出ス爲スベシ(第七
〇九條第五九〇條乙)執行裁判所ハ配當要求ノ效力ヲ生スル申立第七〇八條第
二項及ヒ配當要求第七〇九條アリタルヨトク債権者債務者及ヒ管理人ニ通知
スヘシ第七一〇條是レ配當ノ協議及ヒ配當ニ關スル異議ニ付テノ準備ノ材料

ヲ得セシムルニ外ナラス當ニ諸類氣ヨリ種々圖文或異端ニ付セハ掌間く林林
執行裁判所ハ管理人ヨリシテ民事訴訟法第六百九十一條第六百九十六條乃至第六百九十八條ア
タルトキハ民事訴訟法第六百九十一條第六百九十六條乃至第六百九十八條ア
準用シテ強制管理ノ存續中準據スベキ配當表ヲ作成シ且フ之ヲ確定シ之ニ基
キ管理人ヲシテ配當スルニ足ルヘキ收益ノ生スル毎ニ債権者ニ支拂フ為テシ
ム配當表ヲ確定後ニ於テ適法ナル配當要求債権者アリタルトキハ執行裁判所
ハ決定ノ形式ヲ以テ配當表ヲ補充セサルヘカラス(配當表ノ變更而シテ該決定
ハ管理人及ヒ利害關係人ニ送達シ各利害關係人ハ之ニ對シ異議ヲ申立フ又之
ヲ排斥シタル裁判ニ對シ抗告ヲ為スコトヲ得第五四四條第五五八條爾後配當
要求ハ將來ノ配當ニ與ルコトヲ得バニ遇キス何トナレハ已ニ配當表ニ基キヲ
行ハレタル支拂ハ之カ為モニ其效力ヲ失フモノニ非ス隨ナ遅延スベキモノニ
非ナレハナリ(獨逸不動產強制競賣法第一五六條第一五七條)

第三款 船舶ニ對スル強制執行

船舶ニ對スル強制執行ニ二種アリ船舶其モノニ對スルモノ及ヒ船舶ノ股分ニ
對スルモノ是ナリ先づ前者ヲ論シ次ニ後者ヲ述フヘシ實ニ關大也

(一)船舶ニ對スル強制執行 船舶ハ其性質上動產ニシテ又法理上動產トシテ取
扱ヒタリト雖モ其價額ノ高價ナルト形體ノ廣大ナルト耐久ノ性質アルトノ點
ニ於テ不動產ニ類似セリ是ア以テ法律ハ不動產ニ於ケルト同シク船舶登記ノ
制度ヲ設ケ船舶ヲ以テ抵當ノ目的物タルコトヲ許シ又船舶ニ對スル強制執行
ヲ不動產ニ對スル強制執行ニ關スル規定ニ從ハシメタリ(船舶登記法商法第六
八六條民事訴訟法第七一六條)

執行ノ目的物ト爲ル船舶ハ商船其他ノ海船及び其屬具ニシテ端舟其他帶權ノ
制度ヲ設ケ船舶ヲ以テ運轉シ又ハ主トシテ帶權ヲ以テ運轉スル舟時トシテハ帆ヲ用フルコ
トアレトモ主トシテ帶權ヲ以テ運轉スル小舟ノ類ノ如キハ動產ニ對スル強制
執行ニ依ルヘキモノタリ何トナレハ此等小舟ハ其價額高カラス其形大カラス
又久シク耐フルモノニ非ナルヲ以テ不動產ト類似スルモノニシテ商行爲ヲ爲ス目的的
他ノ海船トハ航海ノ用ニ供スル船舶ヲ總稱スルモノニシテ商行爲ヲ爲ス目的的

ヲ以テ航海ノ用ニ供スルモノヲ「商船」ト謂ヒ(商法第五三八條其他ノ目的例ヘハ
測量ヲ以テ航海ノ用ニ供スルモノヲ「其他ノ海船」ト謂フニ過キス(第七一七條第
一項前段第二項、民法第八七條、普漏西不動產強制執行法第一六三條、獨逸民事訴
訟法第八六五條、獨逸民法第一二六五條(商船其他ノ海船ノ意義))
船舶ニ對スル執行方法ハ不動產ノ強制競賣ニシテ不動產ノ強制管理ハ之ヲ許
ナス蓋シ船舶ノ收益ハ航海ニ因リテ生スルモノタリ而シテ船舶ニ對スル強制
執行ノ適當ナル實施ハ船舶カ差押ノ港ニ碇泊スルニ因リテノミ確實ニ行ハル
ルモノタリ故ニ收益ヲ以テ債權者ノ滿足ニ供スルコトヲ目的トスル強制管理
ハ船舶ニ對スル強制執行タルニ適セシ(第七一五條、不動產ノ強制競賣ニ關ス
ル規定ニ從ヒ)。第七一九條船舶ハ執行手續中差押ノ港ニ之ヲ碇泊セシムヘ
シ普漏西不動產強制執行法第一六三條第一項獨逸不動產強制競賣法第一六二
條(執行ノ方法)船舶ニ對スル強制執行ハ通則トシテハ不動產ノ強制競賣ニ關スル
規定ニ從ヒ。第七一九條船舶ハ執行手續中差押ノ港ニ之ヲ碇泊セシムヘ
シ普漏西不動產強制執行ハ通則トシテハ不動產ノ強制競賣ニ關スル規定ニ從ヒ
之ヲ爲スト等モ事物ノ性質ニ因リ又ハ特別ノ取扱ヲ爲スノ必要アルニ因リテ
之ヲ爲スト等モ事物ノ性質ニ因リ又ハ特別ノ取扱ヲ爲スノ必要アルニ因リテ

數多ノ特則ナキヲ得ス左ニ其特則ヲ略述スヘシ(第七一七條第一項獨逸不動產
強制競賣法第一六二條)
(A)執行裁判所
船舶ノ強制競賣ニ於テハ船舶カ差押ノ當時碇泊スル港ノ管轄
區裁判所カ執行裁判所タリ(第七一八條第五六三條獨逸不動產強制競賣法第一
六三條第一項)是レ此裁判所ヲ以テ執行裁判所ト爲ストキハ競落人ニ直テニ船
舶ヲ引渡スコトヲ得ルノ便益アルカ爲メナリ不動產ノ強制競賣ノ管轄裁判所
ニ關スル規定ト毫モ其精神ヲ異ニセス二者共ニ目的物ノ所在地ヲ管轄スル區
裁判所タリ第六四一條
船舶ノ當時トハ現實ニ差押ヲ爲シタル時ニ非ヌモテ強制競賣手續ヲ取消スヘタ(第七
二三條普漏西不動產強制執行法第一六六條第三項)又命令ヲ發シタル後船舶カ
碇泊港ヲ出テタルカ爲メニ管轄遠ト爲ルコトナシモテモハ管轄文書
執行裁判所ハ船舶ノ強制競賣ヲ命スルニ當リテ管轄ノ有無ヲ職權ヲ以テ調査

（ア）船舶カ當該區裁判所ノ管内ニ在ルニトカ裁判所ニ於テ明白オラサルトキカ
其存在スル事實ヲ競賣申請者ヨリ疏明セナルヘカラナルハ當然ナリ

（イ）利害關係人ノ船舶ニ對スル強制執行ニ於テ民事訴訟法第六百四十九條ニ
規定シタル利害關係人即チ債權者、債務者、船舶ニ對シ抵當權ヲ有ナル權利者ノ
外ニ船舶債權者船舶所有者及ニ船長カ利害關係人タリ又ニ債權者非命令モ
船舶債權者即チ船舶所有者ニ對シ法定シタル特種ノ債權ヲ有スル者ハ商法第
六八〇條獨逸商法第七五四條ハ不動產ニ對スル強制執行ニ於ケルト同シク競
落期日マテニ届出ヲ爲シ競落代金士ニ満足ヲ享有スルコトヲ得第六四九條第
六九二條商法第六八一條以下（本法第三章不動產強制執行法第一至三條並
船長ハ船舶ノ指揮及ヒ管理ニ關シテ船舶所有者ノ法定代理人タリ（商法第五六
六條、第五六七條獨逸商法第七六一條）故ニ船長ニ對シ其資格無於テ成立シタル
判決其他ノ債務名義ハ更ニ執行文付與ヲ要セシテ直許シ船舶所有者ニ對シ
テ效力アリ隨テ船舶債權者ノ爲メニ前示ノ債務名義ニ基キ船舶ヲ差押ヘタル
トキハ其差押ハ船舶所有者ニ對シテ有効ナリ（第七十二條普漏西不動產強制執
行法第一六六條第一項船舶債權者ニ非タル債權者ハ船長基人ニ對スル債權者
ニシテ船長タル資格ニ付キ船長ニ對スル債權者ニ非ヌ（第七二二條船舶債權者ニ爲メ
ニ是ヲ以テ此場合ニ於テ船舶所有者カ利害關係人ト爲ルニ言ヲ俟タス
第七二二條普漏西不動產強制執行法第一六八條第一項（本法第三章不動產強制執行
船長ハ船舶所有者ノ代理人トシテ船舶ニ對スル強制執行ノ利害關係人タリ故
ニ其代理權人終了ニ因ミテ利害關係人タルヨトニ止ムヤ言ヲ俟タス又差押後
新ニ船長ト爲リタル者其代理權又得タル時ヨリ船舶所有者ノ代理人トシテ利
害關係人タルヤ當然ナリ（第七二二條第三項普漏西不動產強制執行法第一六八
條第二項）
（シ）強制競賣手續ニ船舶ニ對スル強制競賣セ亦不動產ニ對スル強制競賣ニ於テ
ノト同シタル債權者ノ申立ニ因リ執行裁判所カ競賣開始決定ヲ爲スニ因リテ開
始ス（其後「競賣登記」競賣登記）競賣登記（本法第三章不動產強制執行法第一六八
條債權者ノ申立ニハ民事訴訟法第六百四十二條ニ從ヒ特定ノ事項ヲ掲ケ不動產
ノ表示ニ代ヘ差押ヲヘキ船舶並ニ碇泊港ヲ表示スルコトハ説明ヲ要セス且フ

執行力アリ正本者外民事訴訟法第七百二十四條ニ規定シタル證書ヲ添附スベシ
(第六四三條)普漏西不動産強制執行法第十六四條、獨逸不動産強制競賣法第十六
四條其第一ハ債務者カ船舶所有者ナル場合ニ於テハ船舶ノ所有的占有者タル
コトヲ疏明スルニ足ル證書又債務者カ船長ナル場合ニ於テハ船長トシテ船舶
ヲ指揮スルコトヲ疏明スルニ足ル證書ニシテ所有的占有ヲ説明スル證明ヲ以
テ足レリト爲シタルハ執行ノ目的物タル船舶ノ必スシモ登記ヲ爲シタルモノ
ニ限ラチレハナリ又後者ハ商法第五百六十八條舊商法第八七一條第八七二
條ニ於ケル場合ヲ指示ス船長ハ船舶所有者ノ法定代理人タリ隨テ該場合ニ於
テ債務者ハ船長ニ非サルヤ明白ナリ故ニ債務者カ船長ナル場合ナル法文ハ當
ラ失スルニ似タリ其第二ハ船舶カ船舶登記簿ニ登記シタル場合ニ於テハ其
船舶ニ關スル有效ナル各登記事項ヲ包含シタル登記簿ノ抄本タリ抄本ヲ以テ
足レリトシ磨本タルコトヲ要ナス是レ手續省略ノ目的ニ出ツ有効ナル各登記
事項ヲ包含スルモノト云ヘリ是ニ一旦登記シタル事項ニシテ已ニ取消ナレタ
ルモノハ抄本ニ掲タルヌ要ナシ是レ何等ノ實益ナキヲ以テナリ而シテ登記簿

ヲ主管スル官署カ執行裁判所ヨリ遠隔外地ニ在ルトキハ債権者ハ前示抄本ノ
求アランコトヲ執行裁判所ニ申立フルコトヲ得(第六四三條)
執行裁判所ハ競賣開始決定ヲ爲スノ際職權ヲ以テ競賣ノ申立てタバコトヲ
船舶登記簿ニ記入スヘキ旨ヲ登記判事ニ嘱託スヘシ(第六五一條然レトモ差押
ヘタル船舶カ外國ノ船舶ナルトキ又ハ登記簿ニ登記セサル船舶登記ヲ受クル
ノ要ナキ船舶又ハ登記手續未済中ノ船舶等ナルトキハ此限ニ在ラス何トナレ
ハ斯ル船舶ニ關シテハ登記記入ヲ爲スコト能ハナレハナリ第七二九條又執行
裁判所ハ債権者ノ申立て因リ其利益ノ爲メニ船舶ノ監守及ヒ保存ハ爲メニ必
要ナル處分ヲ爲ナシムヘシ此處分ハ船舶ノ損廢若クハ破損ヲ防止シ且ツ買人
ヲシテ熟覽ヲ容易ナラシムルカ爲メニ必要ナリ此處分ノ實行ニ必要ナル費用
ハ執行費用トシテ競落代金中ヨリ支拂フヘキモノナレトモ債権者ノ利益ノ爲
メニスルモノナレハ債権者ハ該費用ヲ豫納シ立替ヲ爲スノ義務ヲ負フ故ニ債
権者カ其義務ヲ履行セナルトキハ執行裁判所ハ前示ノ處分ヲ取消スコトヲ得
(第七二一條第一項第三項)普漏西不動産強制執行法第一七五條、獨逸不動産強制

競賣法第一六五條第一七〇條第二項及第三項、第一七二一條第二項、第一七三條第一七四條、第一七五條、第一七六條、第一七七條、第一七八條、第一七八條又定繫港ノ區裁判所管外ニ送達スルニ因リテ效力ヲ生ス(第六四條第三項然レトモ前示ノ處分ヲ爲シタルレキハ開始決定後送達前ト雖モ差押ノ效力ヲ生ス)第七二一條第二項獨逸不動產競賣法第一六五條是レ必要ナル處分ノ實效アラシムルカ爲メニシタルモ大タリ當奉々期計ニセキヤ。費用差押ノ效力トシテ債務者其所有ノ差押ニ係ル船舶ヲ自由ニ處分スルコト能ハサルノ外又重複開始決定ヲ許ナサルノ外第六四五條尙ホ差押ニ係ル船舶ヲシテ執行手續中差押ノ港ニ碇泊セシム第七一九條、普漏西不動產強制執行法第一六三條第二項はレ競賣手續ヲ容易ナラシムルノ目的ニ出テタルニ外ナラヌレトモ商業上ノ利益ノ爲メニ適當ナル場合ニ於テハ裁判所ハ總テノ利害關係係人ノ申立ニ因リ航海ヲ許スコトヲ得普漏西不動產強制執行法第一六三條第三項獨逸不動產強制競賣法ハ此例外ヲ認メナリシ又差押後船舶所有者若クハ船長ノ變更アルモ執行手續ノ續行ヲ妨ケス第七二二條第二項、普漏西不動產強制執行法第一六六條第二項是レ民事訴訟法第五百十九條ノ解釋ニ依リ生スル當

然ノ結果ナリ(前説参考)強制競賣開始決定

執行裁判所ハ民事訴訟法第六百五十七條ニ從ヒテ競賣期日ヲ定メテ之ヲ公告ス該公告ニハ不動產ノ表示ニ代ブルニ船舶ノ表示及ヒチ碇泊ノ場所ヲ以テシ第724條、普漏西不動產強制執行法第一七三條第一七四條、獨逸不動產強制競賣法第一六七條、第一六八條又定繫港ノ區裁判所管外ニ送付シ其裁判所ノ掲示板ニ掲示スヘキコトヲ契託ス第七二五條、普漏西不動產強制執行法第一七四條ハ執行裁判所ハ競賣期日ヲ公告ス定繫港ノ區裁判所ニ送付シ其裁判所ノ掲示板ニ掲示スヘキコトヲ契託ス第七二五條、普漏西不動產強制競賣法第一六八條はレ訓示的法規ニシテ競賣ノ目的ヲ完全ニ達セシムル目的ニ外ナラス(競賣期日)計ニ開きモハ宣讀セシムル時刻也。

(二)船舶ノ股分ニ對スル強制執行 船舶ノ股分即チ商船其他ノ海船ノ共有者カ有スル持分ハ之ヲ讓渡スルコトヲ得ルヲ以テ強制執行ノ目的物タルコトヲ得ルハ當然ナリ商法第五五一條然レトモ其執行方法ハ船舶ニ對スル執行方法ニ依ルコトヲ得ス何トナレハ若シ然ラスシハ船舶ニ對スル強制執行ハ航行ヲ妨ケルノ效力アルヲ以テ他共有者ノ權利ヲ害スルニ至ルヲ以テナリ又不動產ニ

對スル執行方法ニ依ルコトア得ス何トナレハ船舶ノ持分ハ不動産ニ非ナレハナリ是ヲ以テ我民事訴訟法ハ普漏西不動産強制執行法ニ於ケルト同シタル民事訴訟法第六百二十五條ニ規定シタル財産權ニ對スル執行方法ニ依ルヘキ旨ヲ規定シタリ(第七二六條普漏西不動産強制執行法第一七九條第二項獨逸新民事訴訟法第八五七條第八五八條)。然則ノ更衣本題に就き、前段ノ如旨告也。

(A)執行裁判所一船舶ノ持分ニ對スル強制執行ニ關シハ定義港ノ區裁判所ノ管轄ニ專屬ス(第七二六條下段第五六三條普漏西不動産強制執行法第一七九條第一項)是レ該裁判所カ船舶ノ性質持分ノ範圍等ヲ知ルニ便益アレハナリ(民事訴訟法第五百九十五條ト同一法意)。

(B)執行手續一船舶ノ持分ニ對スル強制執行ハ民事訴訟法第六百二十五條ノ規定ニ從ヒテ爲スヘキモノナリト雖モ事物性質上二三ノ特則ナキコトア得ス。債権者バ差押命令ノ申請ニ民事訴訟法第七百二十七條第一項ニ規定シタル書類ヲ添附スヘシ是レ民事訴訟法第七百二十九條第六百四十三條ト同一法意ニ出ツ。

差押命令ハ債務者及セ船舶管理人商法第五五二條ニ述述シ差押ハ該二者ノ一方ニ對スル差押命令ノ送達ニ因リテ效力ヲ生ス而シテ債務者ニ對スル差押ニ因リテ差押ノ效力ヲ生スルハ民事訴訟法第六百二十五條第二項ノ準用ニシテ又船舶管理人ニ對スル送達ニ因リテ差押ノ效力ヲ生スルハ該管理人カ共有者ニ代リテ特定ノ行爲ヲ爲ス權限ヲ有スルヲ以テナリ(第七二七條第二項第三項商法第五五二條普漏西不動産強制執行法第一七九條第三項)。

(C)配當手續一船舶股分ノ競賣代金カ各債権者ニ完済スルニ足ラス且ツ各債権者間ニ配當ノ協議調ハサルトキハ民事訴訟法第六百二十六條以下ノ規定ニ從ヒテ配當手續ヲ實施ス(第七二八條普漏西不動産強制執行法第一七九條第五項獨逸新民事訴訟法第八五八條第六項)。然則ノ更衣本題ノ前段ノ如旨告也。

民事訴訟法第二節金錢ノ支拂ヲ目的トセサル債権ニ付テノ強制執行

強制執行とは、主として金錢の債権者と債務者との間で、債務者が債務を履行しない場合、債権者が強制的に債務を執行する権利である。

金錢ノ支拂ヲ目的トセサル債権トハ積極的ニ之ヲ言ハ物ノ引渡又ハ給付ヲ目的トシ債務者ノ作爲ヲ目的トシ又ハ債務者ノ不作爲ヲ目的トスル權利ノ總

稱タリ判決其他ノ債務名義ニ於テ直接ニ物ノ引渡債務者ノ作爲等ニ付キ義務ヲ負フ旨ノ意味アルトキハ強制執行モ亦直接ニ此等ノ引渡又ハ作爲等ノ強制ニ依リテ實施セラルヘキヲ當然トス債務者ハ其義務ノ不履行ヲ以テ債權者ヲシテ損害賠償ノ請求ヲ爲スノミニ制限セシムノ權利ナシ蓋シ債務者ニシテ無資力ナルカ又ハ目的物ヲ評價スルコト能ハサルトキハ債權者ノ權利ヲシテ往往有名無實ナラシムルヲ以テナリ又債權者カ其權利ノ目的ニ代々テ其債額若クハ其損害額ヲ請求スル權利ハ債權者カ此法ニ從ヒアスル權利ヲ認メラレタル場合ニ限リテ有スルニ過キス企圖並其事由及上記各項之別種ニ付テノ強制執行トニ付ツバ事項ヲ目的トルモノナルヲ以テ其目的ニ從ヒテ本節ノ強制執行ヲ物ノ引渡又ハ給付ヲ目的トル債權ニ付テノ強制執行債務者ノ作爲ヲ目的トル債權ニ付テノ強制執行及ヒ債務者ノ不作爲ヲ目的トル債權ニ付テノ強制執行トニ分ツバ學理上正當ニシテ又我民事訴訟法ノ認タル所ナリテ此處ニ付テノ強制執行及ヒ債務物ノ引渡又ハ給付ニハ動產タルトヲ問々ス有體物ノ交付ニシテ

第七三〇條、第七三一條獨逸舊民事訴訟法第七六九條、第七七一條無體物ノ交付即テ債權ノ讓渡物權ノ設定ヲ包含セス蓋シ此等ノ事項ハ債務者ノ作爲義務ニ屬スビヘナリ債務者ノ作爲トハ有體物ノ引渡ヲ除外シタル債務者ノ各種積極的行動ニシテ第三者ヲシテ爲サンムルコト得ルモノト然ラサルモノトニ二種アリ(第七三三條、第七三四條、第七三六條、民法施行法第五四條第五五條又債務者ノ不作爲トハ債務者ノ意思ノ受動的狀態ニシテ債權者ノ土地通行権及ヒ汲水権ニ對スル義務ハ債務者ノ不作爲ヲ目的トルモノタリ左ニ各種ノ強制執行ヲ略述スヘシ
第一款 動物ノ引渡又ハ給付ヲ目的トル債權ニ
一、
(一) 意義引渡又ハ給付スヘキ物ハ動產タルト不動產タルトニ拘ラス特定シタル有體物タリ是レ強制執行ノ特質ヨリ生スル所ナリ特定セザル有體物ハ執行上引渡スニ由ナシ特定トハ執行機關カ如何ナル物若クハ如何ナル數量ヲ差押フヘキヤア確知スルコトヲ得ル狀態タリ故ニ(1)民事訴訟法第七百三十條ニ

所謂特定ノ動産上ハ種類ノミヲ表示シタル給付ノ目的物ト相對スル目的物ニシテ甲ノ有スル第一號金側時計ト云フカ如キ各箇特別ノ動産イミナラス甲所有ノ圖書館ニ在ル書籍全部ト云フカ如キ計算上ノ分量ヲ表示スルニ過キナルモノハ特定ノ動産ト爲ラス又甲船舶ニ在ル網糸中ノ一萬斤ト云フカ如ク特定シタル集合動產中ヨリ引渡スヘキ特定動產ノ一定ノ數量モ亦特定ノ動產タルニ妨ナシ但シ集合物ノ代替物タルコトヲ要セス而シテ引渡スヘキ一定ノ數量各箇特定ノ集合物全體ヲ成シ若クハ各箇特定ノ集合物全體ノ一部分ナルトキハ前示二者ノ觀念ノ綜合ヲ見ルモノナリ(2)民事訴訟法第七百三十一條ニ所謂「不動產」トハ債務者ノ占有スル不動產⁽³⁾ガウア民ノ如ク土地ニ限定スルハ被キニ失ス全部又ハ現實的一部分部室ノ如キ一部分ノ占有フ爲スコトヲ得ルモノ⁽⁴⁾並ニ其附屬動產ヲ指示ス地役權ノ行使ノ如キ單占有並ニ不動產ノ理想的一部分ニ關シテハ民事訴訟法第七百三十三條、第七百三十五條第七百三十六條ノ規定ヲ適用スヘキモノナルヲ以テ茲ニ所謂不動產中ニ包含セス(5)人ノ住居スル船

船トハ唯リ船舶其モノヲミナラス其屬具ヲモ包含スルヨドハ學者ノ一致セル所ナリ人ノ住居セサル船舶ハ民事訴訟法第七百三十條ヲ規定ニ依ル蓋シ船舶ハ二ノ動產ナレハナリ(4)民事訴訟法第七百三十條ニ所謂給付ノ目的物タル代替物ノ一定ノ數量トハ特質ニ著眼セシシテ種類ト分量ニ著眼シテ取引ヲ爲ス有體動產一定の數量ニシテ肥後米百俵ノ如キ是ナリ金錢其他ノ代替物ノ一定の數量ノ給付ヲ目的トスル請求ニ關スル證書ニシテ其請求ノ主張並ニ價値ハ該證書ニ存スルモノ即チ有價證券ノ一定ノ數量ハ取引上代替物ノ一定ノ數量ト同視セラル而シテ債務者カ債權者ニ對シ肥後米百俵ヲ給付スヘキ義務アル者ヲ判決其他ノ債務名義ニ於テ記載セラレタルトキハ代替物ハ執達吏カ斯ル物件ヲ債務者ノ占有ヨリ取上ケタル時ヲ以テ特定物ト爲ルヤ言ヲ據テオノ目的物⁽⁵⁾五百六十枚又脚本ノ脚本ニ關スル事項セハモ同上⁽⁶⁾我民事訴訟法第七百三十條ニ所謂引渡⁽⁷⁾廣狹ノ二義ア別狹義ノ引渡トハ債務者ノ占有ヲ解キ債權者ノ占有ニ移スノ外債務者ノ何等ノ行動ヲ要セザル特定物ノ交付ニシテ其占有移轉ノ原因カ所有權ノ如キ物權ニ基クト貸借權ノ如キ

債権ニ基クトヲ問ハサルナリ英國々流離難ニ成ニシテ、彼等
民事訴訟法第七百三十條ハ兒女ニ引渡義務ニ付キ適用アルヤ否ヤハ學者ノ學
フ所ナリ「エンデマシ」ウキルモ「スキ」民等ハ該條ニ適スル獨逸舊民事訴訟
法第七百六十九條カ物ノ引渡ニ關スルモノ人ノ引渡ニ關セサルヲ理由トシテ消
極的ニ論結シ「ガウブ」「フマチング」「ストロツグマン」氏等ハ帝國議會人委員會ニ於
ケル政府委員ノ民事訴訟法草案ノ説明トシテ一黠ノ疑ナキト民事訴訟法第七
百三十三條、第七百三十四條獨逸舊民事訴訟法第七七三條第七七四條、第七七七
條ヘ斯ル場合ニ適用カキラ理由トシテ積極的ニ論結シタリ兒女ノ引渡ハ民事
訴訟法第七百三十條ノ意義ニ包含セサルコト「ウキルモ「スキ」民等ノ言ノ如
シ然レトモ類推的適用トシテ債務者カ兒女ニ對シテ有スル權力ヲ債権者ニ移
スコトヲ得ルハ實ニ正當ナルコト」ブランク氏ノ説明ノ如シ故ニ余輩ハ積極論
ヲ正當ト認ム。廣義ノ引渡ハ狹義ノ外ニ於テ尙ホ代替物ノ給付ヲ意味ス代替物ノ給付トハ債
権者ノ占有ニ目的物ヲ移轉スビニ付キ債務者カ自己ノ占有ヨリ分離シ又ハ自

己ノ代理人ヲシテ其占有物ヲ送付セシムルカ如キ引渡ニ關スル債務者ノ準備
的行動ヲ必要トスル交付タリ債務者ハ執行處分ニ付キ其力ヲ爲スコトヲ得ス
故ニ債務者ノ準備的行為ヲ必要ト爲ス給付義務ニ關スル執行ノ如キハ爲シ能
ハナル所ナリ然レトモ法律ハ債務者ノ占有ニ屬スル代替物ノ給付義務ノ執行
ニ付キ執達吏ノ行動ヲ以テ債務者ノ行動ニ代ヘ債権者ニ目的物ヲ給付ヲ得セ
シメタリ是レ代替物ノ一定ノ數量ノ引渡ヲ目的トスル債権ヲ特定ノ動產ノ引
渡ヲ目的トスル債権ト同等ニ執行スルコトヲ得ル所以ナリ第七三〇條、獨逸舊
民事訴訟法第七六九條

(二)執行實施機關物ノ引渡又ハ給付ニ關スル強制執行ノ實施ハ執達吏カ執行
裁判所ノ機關トシテ其特別ノ命令ヲ要スルコトナクシテ爲スモノタリ執達吏
ハ唯法律上有効ニ債務者ノ占有ニ係ル執行ノ目的物ノミヲ債務者ヨリ取上ケ
テ債権者ニ引渡スコトヲ得ルノミ第三者ノ占有ニ係ル执行人ノ目的物ハ之ヲ取

上ケヲ債權者ニ引渡スコトヲ得ス其理由ハ前ニ有體動產ノ差押ニ於テ略述シタルカ如ク執達吏ハ他人ノ占有ヲ害スルコトヲ得サルニ在リ故ニ執行ノ目的物ニ付キ債權者ノ所有權ヲ認メテ債務者ニ返還ヲ命シタル判決ハ第三者タル執行ノ目的物ノ受寄者若クハ轉借人ニ對シ直チニ執行スルコトヲ得ス(第七三〇條乃至第七三二條第五六七條獨逸舊民事訴訟法第七六九條第一項第七一條第一項乃至第七七三條執行ノ目的物タ金錢債權ニ付テノ強制執行トシテ他ノ債權者ノ為ニ差押ヘラレタルトキハ該目的物ハ債務者ノ占有中ニ在ラスシテ之カ差押ヲ為シタル執達吏ニ占有中ニ在ルヲ以テ執達吏カ債務者ヨリ取上ケテ債權者ニ引渡スコトヲ得ス執行ノ目的物カ債務者ノ保管ニ任せラレタル場合亦然リ(第五六六條第二項何トナレ)斯ル場合ニ於ケル保管ハ法律上有效ニ執達吏ノ占有ニ代ルモノニ過ぎサレハ債務者ノ占有ニ係ルモノト謂フヨト能ハナレハナリ是ヲ以テ引渡ヲ請求スル債權者ハ民事訴訟法第五百四十九條ノ規定ニ從ヒ執行ノ目的モ關スル他ノ債權者ノ執行取消ヲ求メサルヘカラス

此ノ如ク引渡スヘキ執行ノ目的物カ第三者ノ手中ニ存シ且ツ此第三者カ任意提出ヲ拒ミタル場合ニ於テハ執達吏ハ民事訴訟法第七百三十條第七百三十一條ニ基ク執行處分ヲ為スコトヲ得ス隨テ該處分ハ斯ル場合ニシテ實施不能ト謂フヘシ然レトモ引渡ノ目的物カ代替物ハ一定數量ニ非ナル場合ニ於テハ債權者ハ其申立ニ因リ執行裁判所ヨリ債務者ニ第三者ニ對スル該物件引渡請求権ヲ移付セシメニニ基キ第三者ニ對シ執行處分ヲ實施セシメ以テ其目的ヲ達スルコトヲ得第七三二條獨逸民事訴訟法舊第七七二條此移付ハ民事訴訟法第六百條ニ規定シタル取立命令ニ依リテ行ハリ轉付命令ニ依リテ行ハルモノハニ非ス何トナレハ此場合ニ於ケル移付ヲ支拂ノ為ニオカルモニニ非サレハナリ引渡請求権ヲ移付スル取立命令ヲ發スル以前ニ於テ金錢債權ノ執行ト為ニスル場合ト同シタル差押命令ヲ必要ト為スヤ否ヤ學者ノ爭フ所ナリ「ガヴァ」、「ヨルモースモト氏等ノ如キ註釋家ハ積極的〔アラソク〕民消極的ニ論結シタリ法文上ノ解釋トシヲハ前者ヲ正當ト認ムベシトモ法意上ノ解釋トシヲハ後者ヲ正當カリト認メサルヲ得ス何トナレハ差押ハ債權者カ他人ノ財產ヲ自己

ノ満足ニ供セントスルカ爲メニスルモナク本節ノ執行ニ於テハ債權者ニ屬スル權利ノ目的物ノ取上ヲ目的トスルニ外ナラアルヲ以テ差押ノ必要ナキヤ明白ナリト謂フヘシ(民事訴訟法第七百三十二條丁々金錢債權ノ差押ニ關スルノ)法文上ハ失當ナリ前説ヲ採用セハ「……差押並ニ取立命令ニ關スルトシ後説ヲ採用セハ唯取立命令ニ關スル……」ト爲不可トス學者ハ差押命令ニテ特別ナラナル法規商法第五百九十四條第五百九十七條乃至第六百一條第六百六條、第六百十二條ノ適用ハ當然ナリ而シテ第三者カ取立命令ヲ得タル債權者ニ對シ目的物ヲ引渡サヌトキヘ後者ハ前者ニ對シ引渡ヲ目的トスル訴ヲ提起セナルベカラス然レトモ金錢債權ノ執行ノ爲ミニ他ノ債權者ヨリ差押ヘラレタル債務者ノ第三者ニ對スル引渡請求權ヘ差押物カ本節ノ執行トシテ取上ケラルコトナキト同シタ債權者ニ移付スルコトヲ得ス唯後者ニ民事訴訟法第五百四十九條ノ規定ニ從ヒ執行參加ノ訴ヲ以テ差押ノ取消ヲ求ムルコトヲ得ルノミ(民訴法第六百三十二條第百三十條第百三十一條第百三十二條)代替物ノ一定ノ數量ノ引渡ヲ目的トスル權利ノ執行ハ其目的物ト爲シキ種類

ノ代替物ヲ債務者カ占有セル場合ニ於テシミ有ハルルモナルヲ以テ民事訴訟法第七百三十二條ノ適用ノ外ニ在ルコトハ「イヘド氏ヲ除キタル他ノ學者」一致シタル所ナリ又債務名義カ直接ニ第三者ニ對シテ執行シ得ヘキ事件ハ民事訴訟法第七百三十二條ノ適用ヲ缺クを當然ナリ(第六二條獨逸舊民事訴訟法第六六五條第七三條第二三六條)但シ自留地ニ依附シテ自留地ハ子孫ハ代行處分ノ本節ノ強制執行ニ關スル執行處分ヘ執達吏カ引渡ヲ目的物ヲ債務者取立命令アルキヤ(第三百三十二條)取上ケラ債權者ニ引渡ス即チ占有ヲ得セシムアルニ在リヤハ之を失ハ(第六六五條第六六六條)但シ大半當初原持人ノ轉讓者ハ不體質入へん人ト云(A)其執行ノ形式ヲ略言スルハ(1)引渡ノ目的物カ動産ナル場合ニ於テハ先ツ債務者ノ占有物中ニ付キ該目的物ノ存否ヲ搜索シ(第五三六條次ニ執行力アル正本ニ基キ又必要ナル場合ニ於テ)債權者ノ共助ニ依リテ代替物ヲトキハ鑑定人ヲシテ鑑定セシムルコトヲ得執行ノ目的物ノ差異ナキコトヲ確認シ執行力正本ニ於テ表示シタル數量ヲ特定動産ノ集合物又ハ代替物ヨリ別除シ終ニ特定シタル目的物ヲ取上ケタ債權者ニ引渡スモノタリ(第七三〇條)債權者ノ執行

大目的物所在地ニ在テサルトキハ執達吏ハ債権者ニ引渡スヘキ義務アル當然
ノ結果シテ債権者ニ目的物ヲ送付セサルハカラス而シテ之カ爲費ニ生シテ
ノ費用ハ執行費用ニ屬スルヤ當然ナリ(第五五四條)債務者カ取上ケタル物ヲ執
行ノ目的物ニ非ナガヨシ又ハ數量ヲ過當ナルコトヲ争ハント欲セハ民事訴訟
法第五百四十四條共從テ異議ヲ申立ツルコトヲ得ヘシ債権者ニ對シ執行ノ
目的物ヲ即時元交付セサルトキハ執達吏ハ差押動產ニ於ケルト同シク執行ノ
目的物ヲ取扱ハサルヘカラス第五六六條(2)引渡ノ目的物カ不動產又ハ人ノ住
居シタル船舶ナル場合ニ於テハ執達吏ハ債務者ノ占有ヲ解キ債権者ニ其占有
ヲ得キシムヘシ(第七三七條第一項)而シテ執行ノ目的物上ニ存在シタル動產ニ
シテ該目的物ノ所有物ニ非ヌ旋フ執行ノ目的物ニ非ナルモノハ執達吏之ヲ取
除キテ民事訴訟法第七百三十一條第三項以下ノ規定ニ從ヒテ取扱ハサルヘカラ
ス是レ法律カ可成の債務者ノ利益ヲ保護スノ意ニ外ナラサルヘシ執達吏
ハ債務者又ハ其代理人計シテ民事訴訟法第七百三十一條第三項記載者カ現
在シ且ツ後者ノ資格カ證明セラシタムトキハ之ニ引渡フ爲不訴訟代理ハ斯ル

權限ヲ包含セス反対ハ場合ニハ債務者ノ費用ニテ保管ニ付シ債権者々其受取
ヲ忘ルトキハ執行裁判所人許可ヲ得テ賣却シ代金ヲ供託ス執行裁判所ノ許可
ハ一ノ決定ナリ故ニ債務者ニシテ送達セナルヘカラス而シテ債務者ハ即時抗
告ヲ爲スコトヲ得債権者ハ利害關係ナキヲ以テ該事項ニ付キ通知ヲ受タルコ
トナシ(第五五八條)債務者又ハ其代理人カ執行人目的物所在地ニ在テサルトキ
ハ執行ノ目的物タル不動產ノ占有ヲ得セシムルコト能ハス又人ノ住居スル船
舶ノ占有ヲ得セシムルニ因難ナリ是ヲ以テ法律ハ民事訴訟法第七百三十一條
第二項ニ於テ一ノ制限ヲ設ケタリ即チ執達吏ハ其職權ヨリ生スル授權ニ基キ債務者
ニ代リテ債権者ニ執行ノ目的物ヲ交付シタルトキハ法律上債務者カ任意ニ引
渡シタルト同一ノ效力ヲ生ス故ニ債権者ハ之ニ依リテ其權利原因ニ應シタル
(B)其執行處分ノ效力ヲ略言スレハ此效力ハ有體動產ニ對スル執行處分ノ效力
ト同一原則ニ依ルモノタリ即チ執達吏ハ其職權ヨリ生スル授權ニ基キ債務者
ニ代リテ債権者ニ執行ノ目的物ヲ交付シタルトキハ法律上債務者カ任意ニ引
渡シタルト同一ノ效力ヲ生ス故ニ債権者ハ之ニ依リテ其權利原因ニ應シタル
權利殊ニ所有權(代替物ノ場合ニ古有權等ヲ有スルニ至リ又債務者ハ債権者ニ
對スル義務ヲ免ルルニ至ル然レトモ任意引渡ノ場合ニ於テモ發生スル瑕疵及

ヒ追奪擔保ノ責任アルハ當然ナリ故ニ債権者カ引渡ノ目的物ヲ爾後追奪セラレタルトキハ債務者ニ對シ訴ヲ以テ追奪ノ爲メニ生シタル賠償ノ請求ヲ爲コトヲ得而シテ引渡シタル目的物カ執行力アル正本ニ表示シアル目的物ト同一ラサルトキハ債権者カ引渡ナレタル物件ヲ返還シテ更ニ執行ヲ爲スコトヲ得何トナレハ債務者ハ引渡シタル目的物カ執行力アル正本ニ表示シアル物ト同一ナル場合ニ於テノモ免責スルモノナレハナリ
總テ此等ノ效力ハ執達吏カ執行ノ目的物ヲ債務者ヨリ取上ケ又ハ其占有ヲ解キタルトキニ於テ發生ス何トナレハ執達吏ハ法律ニ依リ債権者ノ職務的代理人トシテ唯リ金額ノ支拂ノミナラス其他目的物ノ給付ヲ受取ルノ權アルヲ以テナリ(第五三三條然ヒトモ執行手續ハ訴訟法上執達吏カ債権者ニ執行人目的物ヲ引渡シ又ハ其占有ヲ得ゼシメタルトキニ於テ終了ス前述ノ説明參考)
(一) 章義 債務者ノ作爲即チ債務者ノ積極的行爲ハ之ヲ分ナテ第三者ヲジア爲

ナシムルコトヲ得ル行爲(代替行爲)(第七三三條、民法施行法第五四條ト第三者
ニシテ爲ナシムルコトヲ得サル行爲即チ債務者ノミカ爲シ得ル行爲(不代替行
爲トシ(第七三四條民法施行法第五五條後者ハ之ヲ再別シテ特ニ債務者ノ意思
ノミニ係ル行爲第七三四條第七三六條、民法施行法第五五條、第七三六條ト然ラ
ナルモノトス後者ニ關シヲハ法律上直接執行ノ途ナシ債権者カ損害賠償ヲ
爲スコトヲ得ルニ過キス(民法第四一五條獨逸舊民事訴訟法第七七八條)
(二) 執行實施機關 債務者ノ作爲ヲ目的トスル債権ノ強制執行ハ民事訴訟法
第七百三十六條ノ場合ヲ除ク外執行機關トシテノ第一審ノ受訴裁判所ニ專屬
ス第七三三條、第七三四條第五六三條是レ第一審ノ受訴裁判所ヲシテ適用スヘ
キ執行處分ノ違法ナルヤ否ヤ調査セシムルカ爲メナリ故ニ執行セントスル
債権ニ關スル訴訟ニ付キ裁判シタル地方裁判所ノ一部ハ事務分配ノ規定ニ拘
ラス第一審ノ受訴裁判所トシテ本款ノ執行ヲ管轄シ仲裁判斷若クハ外國裁判
所ノ判決ニ基ク本款ノ強制執行ニ關シテハ執行判決ヲ爲シタル裁判所ノ管轄
スル所ト爲ル(第五一四條第八〇二條)處分ニ基ク本款ノ強制執行ニ關シテハ

該處分ノ申請ヲ第一審トシテ受理シタル裁判所之ヲ管轄ス民事訴訟法第七百六十一條ニ基キタル假處分ノ執行ニ關シテハ本案在第一審裁判所カ管轄シ假處分ヲ命ジタル區裁判所ノ管轄スル所ニ非ス蓋シ假處分ヲ發スルコトニ依リノ民事訴訟法第七百六十一條ノ區裁判所ノ權限カ消滅スルヲ以テナリ民事訴訟法第五百五十九條第四項ニ基ク本款ノ強制執行ニ關シテハ第一審ノ受訴裁判所ナキヲ以テ和解ヲ爲シタル區裁判所ノ管轄スル所ト論結スルヲ正當ト認ム蓋シ區裁判所ノ和解ト雖モ一ノ債務名義ナルヲ以テ之カ執行力アリ奉フニ得ス且フ和解ヲ爲シタル區裁判所カ尤モ多ク法定前提要件アル事情ヲ認識シタルヲ以テナリ隨タ請求カ事物ノ管轄トシテ區裁判所ニ屬スルハ地方裁判所ニ屬スルトメ區別ハ之ヲ問ハサルモノト論結セサルベカラズ「ブラング氏」此點ニ於ケル反對ハ其當ヲ得ナルナリ其執達日時及正當性及于二大過失然ニ本款ニ於ケル強制執行ニ關スル執行機關ノ行動ハ債權者ヲ申立アルニ由リヲ顯ハルルモノタリ債權者ノ有爲義務ヲ認メタル判決ニ於テ斯ル行動ヲ爲スソ權ヲ當然含包ヒス此申立ガ強制執行ヲ開始スルモノナルヲ以テ執行力アル正

本送達ヲ要スルトキハ正本ノ既ニ送達セラムタルコトヲ要ス第六七一條ニ基キヲ之ヲ爲テサルヘカラス(第五一六條)

(三)執行處分 (1)債務者ノ代替行爲ヲ目的トスル債權ノ執行處分ニハ前提要件トシテ第一ニ判決其他ノ債務名義ニ於テ第三者ノ爲スコトヲ得ヘキ債務者ノ作爲義務ノ確定シアベコトヲ要ス第三者ノ爲スコトヲ得ヘキ作爲義務ハ第三者若クハ債權者カ債權者ノ作爲義務ヲ履行シテ債務者カ該義務ヲ履行シタル同一ノ實益ヲ債權者ニ享有セシムル作爲義務タリ債權者ノ爲ノニハ債權者ノ作爲義務ノ履行カ債務者以外ノ人ニ依レル該義務ノ履行ト辨済上同一債値ヲ有スル作爲義務タリ如何ナル義務カ之ニ屬スルヤハ事實問題トシテ作爲義務ノ特質ニ依リ裁判官ノ自由ニ判斷スル所ナリ農工業其他機械上ノ仕事ハ勿論他人カ債務者ニ代リテ其共力ナクシテ債權者ノ爲スニ義務ヲ履行シ債權者ハ之ニ依リテ債務者ノ履行シタル場合ト同二ノ實益ヲ享有スルコトヲ得ヘキ權利行爲ニ基ク義務殊ニ債權者ニ支拂ヲ爲シ保證人ヲ免責スハキ義務(民法第抵當權ヲ消滅セシヌナ目的物ヲ供シタル第三者ヲ免責セシムヘキ義務(民法第

三四二條第三六九條金錢供託ニ依リ擔保ノ供託ノ義務其有物ノ分割ヲ爲ス
 キ義務ノ如キハ第三者ノ爲スモトヲ得キ作爲義務タリ債務者ノ意思ノ陳述
 ヲ目的トスル權利行爲ハ民事訴訟法第七百三十六條ニ依リ物ノ引渡フ目的ト
 スル權利行爲ハ民事訴訟法第七百三十條乃至第七百三十二條ニ依リテ執行シ
 得ヘキモノナルヲ以テ茲ニ所謂作爲義務ニ屬セス計算書若クハ報告書ヲ提出
 スヘキ義務ノ如キ義務者其人ノ責任アル表示ヲ必要ト爲スモノノ如キ亦然リ
 債務者ノ占有ニ属セサル代替物ノ一定ノ數量ノ給付ハ唯リ前節ニ説明シタル
 執行處分ニ依リ強制スルコトヲ得ナルメミナラ本節ノ執行處分ニ依リ強制
 スルコトヲ得ス債權者ハ唯義務不履行ノ債務者ニ損害賠償ヲ請求スルコトヲ
 得ルノミ第二ニ債務者カ其義務ヲ履行セナムコトヲ要ス(民法第四一四條)該要
 件ノ存否ハ事實問題トシテ裁判官カ事情ニ從ヒテ之ヲ定ム而シテ債務名義ノ
 執行カ發生後善意ノ債務者トシテ其義務ヲ履行スルニ適當ナル時間ヲ經過シ
 タルトキハ此要件ノ存在シタルモノト認ムルコトヲ得ヘキハ學者ノ疑ナキ所
 ナリ債權者ハ斯ル要件ノ存在後直アニ執行處分ヲ求ムル申立ヲ爲スコトヲ得

豫メ債務者ニ其義務ノ任意履行ヲ催告シ若クハ猶豫期間ヲ與フルカ如キコト
 フ必要トセス債務者ハ強制執行ノ停止又ノ制限ヲ爲サント欲セハ(a)債權者ノ
 申立カ大早計ニ失シタルコトヲ理由トシテ民事訴訟法第五百四十四條ニ基ク
 異議ノ申立ヲ爲シ(b)チ作爲義務ノ完了即チ其義務ノ消滅シタルコトヲ理由トシ
 テ民事訴訟法第五百四十六條ニ基ク訴ヲ提起セサルヘカラズ蓋シ裁判所ハ職
 権ヲ以テ作爲義務ノ有無ヲ調査スヘキモノニ非ナレハナリ而シテ債務者ハ債
 權者カ強制執行ヲ求ムル申立ヲ爲シタル後ニ於テ尙ホ任意ノ履行ヲ爲シ強制
 執行ヲ避クルコトヲ得ルハ言ヲ埃タナル所ナリ(前提要件)
 債務者ノ代替行為ヲ目的トスル債權ノ執行處分ノ債務者其人ニ對スル直接強
 制ヲ許ササルヲ以テ訴訟裁判所カ債權者ノ申立ニ因リ債務者ヲ審訊シタル後
 ニ於テ決定ノ形式ヲ以テ債務者ノ費用ヲ以テ第三者ニ其作爲ヲ爲ナシムヘキ
 權限ヲ與ヘ又同時ニ債權者ノ申立ニ因リ債務者ニ對シ其作爲ヲ爲スニ因リテ
 生スヘキ費用ヲ豫メ支拂ハシムルノ宣言ヲ爲スニ因リテ成立スモノタリ此
 授權及ヒ宣言ハ何レモ口頭辨論ヲ經シテ爲スコトヲ得蓋シ斯ル裁判ハ本案

訴訟ノ繼續ナリト雖モ變更スルコト能ハサル債務名義ニ基タルヲ以テ
豫メ口頭辯論ヲ經ルコトヲ要セサルモノト思ハル然レトモ裁判前ニ債務者ヲ
審訊スヘキコトハ法律ノ無條件ニ命スル所ナリ故ニ債務者ハ審訊ヲ爲ササリ
シ此種ノ裁判ニ對シ之ヲ理由トシテ即時抗告ヲ爲スコトヲ得審訊ハ口頭又ム
書面ヲ以テ之ヲ爲ス後者ノ場合ニ於テハ債務者ヲシテ裁判所ノ定ムル一定
期間内ニ其事情ヲ表示シタル申立ヲ爲サシメサルヘカラス第一審ノ受訴裁判
所カ區裁判所ナル場合ニ於テハ債務者ハ裁判所書記ノ調書ヲ以テ申立ヲ爲ス
コトヲ得第一三五條裁判所ハ提出セラレタル證據ヲ取調フルヨトヲ得ヘシ
前示ノ授權及ヒ宣言ノ形式ハ決定タリ該決定ハ口頭辯論ヲ經サルトキハ職權
ヲ以テ送達シ反對ノ場合ニハ言渡ヲ爲ササルヘカラス(第二四五條而シテ該決
定ニ對シテハ停止ノ效力ナキ即时抗告ヲ爲スコトヲ得(第五五八條、第五五九條
第一項第四六〇條)
授權及ヒ宣言ニ關スル決定ノ實施ハ債務者ヲ爲スヘキ所タリ故ニ第一ニ授權
ニ關スル決定ノ實施トシテハ債務者ハ先ツ自己ノ費用ヲ以テ債務者ノ作爲ヲ

爲シ又ハ之ヲ爲サンム債務者カスル行爲ニ付キ耐忍ヲ爲ナスシテ障害ヲ試ミ
タルトキハ債務者ハ執達吏ヲ立會ナシテ其共力ニ依リスル障害ヲ除テスルコ
トヲ得蓋シ授權ニ關スル決定ハ執達吏ニ對シテハ一ノ執行力ケル債務名義タ
ルヲ以テナリ(第五三六條、獨逸民事訴訟法第七七七條)授權ニ關スル決定ハ同
時ニ作爲ヲ爲スコトニ因リテ生スル費用取立ニ付テノ債務名義タリ故ニ債務
者ハ該費用ヲ執達吏或ハ執行裁判所ニ依リテ金額債権ノ強制執行ニ於ケルト
同シク債務者ヨリ取立ツルコトヲ得(第五五四條但シ債務者ハ民事訴訟法第五
百四十四條及ヒ第五百四十五條ニ基ク異議ヲ申立ツルコトヲ得ルヤ言ヲ埃及
ス又民事訴訟法第八十四條ニ從ヒ授權ニ關スル決定ニ基キ第一審裁判所ヲシ
テ費用額確定決定ヲ爲サシメテ執行ヲ爲スコトヲ得第二ニ債務者ニ費用
ヲ支拂ハシムル決定ノ實施トシテハ債務者ハ該決定ニ基キ裁判所カ自由ニ定
メタル一定ノ費用ヲ債務者ヨリ取立ツルコトヲ得ホトオレハ該決定ハ債務者
ノ爲メニ差押ニ依リテ特定ノ金額ヲ取立ツルコトヲ認メタル一債務名義ニ外
ナラサレハナリ第五五九條第一項而シテ債務者ノ取立テタル費用額カ作爲ヲ

爲スニ因リテ生スル費用其他ノ旅行費用ヲ償フニ足ラサルトキム債權者ハ其不足部分ニ付キ前述ノ實施方法ニ依リ之ニ反シテ剩餘アルトキム債權者ハ之ヲ債務者ニ返還セザルヘカラス債權者カ其返還義務ヲ任意ニ履行セザルトキハ債務者ハ之カ履行ヲ特別ニ通常手續ニ依レル訴ヲ以テ請求スルコトヲ得ヘシブランク氏ハ債務者カスル場合ニ民事訴訟法第五百四十五條ニ基ク異議ノ訴ヲ提起スルコトヲ得ル旨フ主張シタル蓋シ債權者ハ結局債務名義ニ於テ表示セラレタル數額ヨリモ多額ノ強制執行ヲ受ケタリトノ理由ニ依レルニ似タリ

債權者ハ授權決定ノ結果トシテ自己ハ、ニ於テ第三者ト作爲ヲ爲サシムルカ爲メニ契約ヲ爲スコトヲ得隨テ之カ爲メニ第三者ト債務者トノ間ニ何等ノ法律關係ヲ發生セサルカ故ニ第三者ノ故意又ハ過失ニ基キテ生シタル瑕難ハ第三者ノ選擇ヲ誤リタル債權者ノ責任ニ歸ス又債務者ハ第三者ノ作爲ニ著手シタル後ニ於テ自ラ其作爲義務ヲ履行シ以テ強制執行ヲ避ケ得タル場合ニ於テモ既ニ生シタル費用ニ付キ辨償責任アルヤ當然ナリ(執行處分ノ機成)

(2)債務者ノ不代替行爲ヲ目的トスル債權ノ執行處分ニハ前提要件トシテ第一ニ判決其他ノ債務名義ニ於テ新ニ債務者ノ意思ノミニ係リ第三者ヲシテ代リテ爲サシムルコトヲ得サル作爲義務ノ確定アルコトヲ要ス如何ナル行爲カ債務者ノ意思ノミニ係リ不代替行爲ナルゼハ事實問題トシテ行爲履行ニ時期ヲ標準トシ行爲人特色ト實際ノ事情ニ基キテ之ヲ判断スヘキモノタリ故ニ報告ヲ爲スノ義務計算書ヲ提出スルノ義務財產目錄ヲ提出スルノ義務代理委任狀ヲ授與スルノ義務等ノ如キ之ニ屬ス然レトモ作爲義務ノ履行ニ付キ債務者ノ意思ノ外ニ尙ホ他ノ條件ノ關係スルコトヲ要スル場合ニ於テハ債務者ノ意思ノミニ係ル有爲ト謂フコト能ハサルヲ以テ民事訴訟法第七百三十四條ヲ適用スルコトヲ得ス而シテ債務者カスル場合ヲ發生セシメタルニ付キ過失アルト否トハ之ヲ問ハサルナリ故ニ(4)債務者ノ意思ノ外ニ特定ノ資金ヲ要シ且ツ債務者カ之ヲ供スルコト能ハサル場合ニ於テハ行爲ノ性質ノ債務者ノ意思ノミニ係ルモノト認ムコトヲ得ス但シ債權者カスル資金ヲ支出シタルトキハ障害ノ除去アリタルヲ以テ民事訴訟法第七百三十四條ノ適用ヲ妨ケサルハ當然

ナリ(b)計算書作成ノ爲ニ必要ナル書面カ第三者ノ手中ニ存スルカ如キ作爲義務ノ履行ニ付キ債務者ノ助効ヲ要スル場合於テハ総合其第三者カ債務者ニ對シ助効ヲ爲スベキ義務ヲ負フト雖モ行爲ノ性質ヲ債務者ノ意思ニ保シモノト認ムルコトヲ得ス(c)作爲義務ノ履行ニ付キ債務者カ特別ノ技能ヲ有スルゴトヲ要スル場合亦然リ精神的仕事ベ送ニ之ニ屬セズ(d)債務ノ代替行爲債務者ノ意思ノ陳述及ヒ物ノ給付ノ目的トスル債権ニ關シテハ民事訴訟法第七百三十四條ノ適用ナシ蓋シ法律ハ此種ノ債権ノ執行ニ付キ特殊ノ規定ヲ設ケタレハナリ第二ニ債務者カ其義務ヲ履行セサルコトヲ要ス其説明ハ前述シタル所ト同一ナルヲ以テ參考ヲ望ムト但遺嘱ニ依出セバ又ハ該遺嘱無効時債務者ノ意思ノ誤り係ラサル代替行爲ヲ目的トスル債権ノ執行處分ハ第一審ノ受訴裁判所カ債権者ノ申立ニ因リ債務者ヲ審訊シタル後決定ノ形式ヲ以テ作為義務履行ノ爲メニ相當ノ期間ヲ定メ債務者カ其期間内ニ履行ノ爲ガルトキハ其遲延ノ期間ニ應シ一定ノ賠償ヲ爲スベキコト又ハ直チニ損害賠償ヲ爲スベキコトヲ命スルニ因リテ成立スルモノク決議定ハ口頭辯論ヲ経ヌシ

雜

○未成年ノ妻ト後見 未成年者ニ對シテハ(一)親權ヲ行フ者ナキトキ又ハ(二)親權ヲ行フ者カ管理權ヲ有セナルトキ(民法第八九七條第八九九條等參照ニ於テ後見カ開始スルモノトス同第九〇〇條第一號然ラハ若シ未成年ノ妻ニ對シ親權ヲ行フ者アリ而シテ其親權者カ財產管理權ヲ有スル場合ニ於テハ如何此場合ニ於テモ仍ホ民法第七百九十一條ノ規定ニ從ヒテ未成年ノ夫ハ其後見人ノ職務ヲ行フヘキモノナルカ此問題ハ下ニ紹介スヘキ大審院ノ判決ノ如ク之ヲ積極ニ解スヘキモノトスルモ其職務ノ範圍ハ他ノ規定ノ結果大ニ制限セラルコトト爲ルヘク此點ニ付テハ何等ノ支障ナカルヘキモ(同第一四條、第八〇一條)右第七百九十一條ハ後見開始ノ原則タル第九百條ノ例外規定ナルヤ否ヤハ聊カ疑ナキコト能ハサルナリ此問題ニ關シ親權ノ消滅スル所即チ後見ノ發生スル所ナリ云々ノ上告論旨ニ對シ大審院ハ詳細ナル理由ヲ付シ判決シテ曰ク上告理由ノ正當ナルヤ否ヤハ民法第七百九十一條ノ解釋如何ニ因テ定マル候テ

之ヲ按スルニ該條ハ婚姻ノ效力ノ規定中ニ存シ後見ノ規定中ニアラス又成年ノ夫ハ後見人ノ職務ヲ行フト規定シ敢フ夫ハ後見人トナル若クハ未成年ノ女カ婚姻スルトキハ後見開始スト規定セツルニ由テ觀レハ未成年ノ女カ婚姻スルトキハ親権者ノ存スルト否トヲ問ハス後見ノ開始スト否トヲ別タス婚姻ノ效力トシテ成年ノ夫カ直チニ其後見人ノ職務即チ普通ノ場合ニ於テハ後見ノ開始セルトキ後見人ノ孰ルヘキ職務ヲ行ヒ民法第九百二十一條ニ定メタル權利義務ヲ有スヘキ旨ヲ規定シタルモノト解スルヲ妥當トス之ヲ上告人所論ノ如ク解センカ親権者ハ未成年ノ妻ノ爲ニ民法第十四條ニ掲クタル行為ヲ爲スニハ夫ノ許可ニ併セテ親族會ノ同意ヲモ得サルヘカラス妻カ自身ニ前記ノ行為ヲ爲サンニハ親権者ノ同意ト夫ノ許可トヲ得サルヘカラス親権ヲ行フ母カ之ニ同意ヲ爲スニ尙ホ親族會ノ同意ヲ得サルヘカラスシテ頗ル煩累ナリト云フ可シ又民法第九百二條ニハ妻カ慈治產ノ宣告ヲ受ケタルトキハ親権者ニ先ナテ夫カ其後見人ト爲ル旨ヲ規定セルニ妻カ未成年ナル場合ニハ妻ノ行爲ヲ代理スルハ親権者ニシテ夫ニ非ストセハ彼是甚タ權衡ヲ得ス加之法定財產

制ニ依ルヘキ場合ニ於テハ民法第七百九十九條第八百一條ニ依リ夫ハ妻カ未成年タルトキト雖モ其財產ノ使用及ヒ收益ヲ爲ス権利ヲ有シ且ツ財產ヲ管理ス可ク親権ノ範圍ハ其レタケ縮少セラルハ云ノア族タサル所ナリ然ルニ夫ニシテ後見人ノ職務ヲ行ハストセハ民法第八百七十九條ニ依リ親権者ハ未成年ノ女子カ婚姻シタル後ト雖エ依然トシテ其管護及ヒ教育ノ義務ヲ有スルニ拘ハラス民法第八百九十條但書ノ費用ハ其子ノ財產ノ收益ト之ヲ相殺シタルモノト看做ストノ規定ハ其適用ナク反テ收益ヲ爲ス夫ハ監護教育ノ義務ナキノ不公平ヲ生ス可シ然ルニ前記ノ如ク解釋シ婚姻ノ效力トシテ夫ハ後見人ノ執ル可キ職務ヲ行フモノトセハ其範圍ニ於テ親権ハ效力ヲ失フニ至リ如上ノ煩累ナク不權衡ナク不公平ナク又別ニ支障ヲ生セス以テ前解釋ノ至當ナルヲ知ル可シト(大審院明治三十五年(一)第五百九十九號實無效確認登記)去ル十七日午後一時ヨリ本校第一講堂ニ於テ講談會ヲ開キ第一席ニ法學博士富谷鉢太郎氏登壇セラレ商法第六百六十三條ニ規定セル總會ノ決議無効ノ宣告請求ニ關シ之ヲ其理由スヘキ手續ニ管轄裁判所ニ其請求權者

(四)被告タルヘキ者(五)取締役カ總辭職ヲ爲シタ場合(六)原告カ相當ノ擔保ヲ供セ
ナル場合ニ於ケル訴訟上ノ效果等ニ分類シ我商法上ノ一難問タル本問ヲ縱横
ニ解釋シ去ラレ第二席法學士山崎覺次郎氏ハ「労働者保護法ニ就ア下題シ先フ
労働者ノ意義ヲ述ヘ歐洲ニ於タル労働者保護法ノ沿革ヨリ現今各國ニ行ハル
ル保護法ノ内容即チ主要ナル規定事項例ヘハ労働者ノ年齢・労働時間・休日・賃銀
支拂ノ方法等ニ付キ説述セラレ第三席法學士松本恭治氏ハ「取引所及ヒ取引所
ニ於テスル取引ニ付テ下題シ取引所ノ意義・性質ヨリ其組織並ニ取引所ニ於テ
スル取引ノ性質・方法等ニ付キ詳論セラレ終ニ法學博士・穂積陳重氏ハ「相續權ノ
基礎」ト題シ同問題攻究ノ必要ヨリ説キ起シ相續權否認説トシラハ(一)箇人主義
(二)社會主義ノ論旨ヲ擧ケテ之ヲ論評シ是認説トシテハ(一)先古說(二)遺志說(三)靈
魂不死說(四)人性說(五)道傳說(六)公益說等ノ論旨ニ付キ一一評論ヲ下シテ降壇セ
ラレ六時半頃閉會シタリ當日ハ梅枝長秋山・中山兩校務主幹佐々木久保田・永原
等ノ諸氏モ臨席セラレ例ニ依ツ盛會ナツキ又群議ニ付シ且ハ酒食・賀狀
等々充々ハト體合ニ付シハ賀金五百元・武鑑等八百一酒ニ付シ大ハ喜び

法學志林

（五）每月一回十五日發行
（二）社友、生徒、校外生三段
（三）一冊特價祇稅共金九錢

第四十二號

（五月十五日發行）

明治三十六年五月廿七日印刷 (定價金貳拾五錢)
明治三十六年五月廿八日發行

東京市牛込區牛込北町十番地

東京市牛込區牛込北町十一番地

之

編輯部

發行者

萩原敬之

印

刷

所

印

刷

所

印

刷

所

印

刷

所

印

刷

所

印

刷

所

印

刷

所

印

刷

所

印

刷

所

印

刷

所

印

刷

所

印

志林

○現行法上鐵道會社、鐵山會社其他不動產會社ノ
株主タル外國人ノ權能被付外國人ニ對スル土地
所有ノ権チ撤スル利益被付テ（總）
（巴里六大學名譽教授）ボアソナード
○最近例稿批評其一
（法學博士）梅謙次郎
○誤報標準ヲ合算シタル管轄法（附加税二付ア）
（法學士）若槻禮次郎
○ペルチオン式賃人證別法（就ア）
（法學博士）岡田朝太郎
○履行期限前債務者ノ貸三踏スヘキ事由ニ因ル履
行不能、損害賠償請求權
（法學士）田代律雄
○原始的株主拂込チ爲サル三回リ権利ヲ失ヒ
タル場合ニ於ケル式處分法
（法學士）松本益治
○民事訴訟法第七百四十二條ト三債務者
サル物資
○民事訴訟法第七百四十二條ト三債務者ノ第三者リ受タヘキ不動產
（法學士）岩田一郎

和佛法律學校

（電話番町百七十四番）

東京市麹町區富士見町六丁目十六番地

東京市牛込區矢來町三番地

和佛法律學校

（電話番町百七十四番）

東京市麹町區富士見町六丁目十六番地

和佛法律學校

發行所

解疑

纂論

判例、雜報

記事

其他

發行所

和佛法律學校

（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稅可（每月廿一日三日五日六日八日廿一日十二日）

（明治三十六年五月十六日十八日廿日廿六日廿八日廿七日廿九日三十日發行）