

未タ債務者ニ支拂ハレサル遺産ニ屬スル金錢ニ就キ別除ノ辨濟ヲ請求スルコトヲ得ヘキヲ現定シ且一方ニ第一千九十九條ニ於テ破産管財人ハ破産主任官ノ認可ヲ得テ破産宣告後ノ相續又ハ遺贈ヲ拒絕スルコトヲ得ヘキヲ規定シタレトモ破産宣告前ノ相續ノ承認又ハ拋棄ノ效力ニ付テハ何等規定スル所ナシ故ニ破産宣告前相續ニ關シテ破産者ノ爲シタル行爲ニ對シ破産管財人ニ於テ異議ヲ述(否認權ノ行使ヲ謂フ)フルコトヲ得ヘキヤ否ヤニ付テハ一般異議權ニ關スル現行法ノ規定ニ從ヒテ之ヲ解決セサルヘカラス

相續ノ承認及ヒ拋棄ハ共ニ舊商法第九百九十一條及ヒ第九百九十六條ノ所謂權利ヲ害スヘキ場合アルヤ否ヤハ拋棄ト承認ニ於テ又承認ニ付テモ單純承認ト限定承認トニ於テ同一ナルコトヲ得ス先ツ承認ニ付テ言ヘハ相續債權者及ヒ受遺者ノ債權ノ額カ相續財産ノ額ヨリモ多キ場合即チ相續財産ヲ以テ相續債權及ヒ受遺者ノ債權ヲ完済スル能ハサル場合ニ於テ破産者カ相續ノ單純承認ヲ爲シタルトキハ相續人ノ固有ノ債權者ハ相續人ノ固有財産ヲ以テ組織スル破産財團

ニ對スル參加債權ノ増加ニ因リ損害ヲ受ケサルヘカラサルハ勿論ナリ故ニ若シ此ノ如キ場合ニ於テ破産者カ支拂停止ノ後相續ノ單純承認ヲ爲シタルトキハ舊商法第九百九十一條ニ依リ又其固有債權者ヲ害スル目的ヲ以テ單純承認ヲ爲シタルトキハ第九百九十六條ニ依リ破産管財人ハ異議ヲ述フルコトヲ得ヘキハ勿論ナルヘシ反之限定承認ヲ爲シタル者ハ相續ニ因リテ得タル財産ノ限度ニ於テノミ被相續人ノ債務及ヒ遺贈ヲ辨濟スヘキ義務ヲ負擔スヘキ義務アルモノナルヲ以テ其承認ニ因リ相續人ノ一般債權者ヲ害スヘキ謂ハレナシ又相續ノ拋棄ハ相續財産カ債權ヲ償フニ餘アル場合ニ於テモ之ニ因リテ債權者ヲ害スルモノト謂フヲ得ス何者此ノ如キ場合ニ於ケル相續ノ拋棄ハ破産財團ヲ増加セサルニ止マリ破産債權者カ有スル擔保ヲ減少スルノ結果ヲ生セザルヲ以テナリ蓋シ擔保財産ノ増加カ破産債權者ニ取リテ有利ナルハ勿論ナレトモ破産債權者ハ相續開始ノ結果トシテ直チニ増加擔保權ヲ取得スルニ非スシテ擔保増加ノ希望ヲ有スルニ過キス素ヨリ此希望カ變シテ權利ト爲ルハ破産者ノ行爲ニ繫カル所ニシテ而テ其行爲ハ破産者ノ自由ノ決意ニ基ツクヘク破産者ハ此ノ如キ場合ニ於テ債

權者ノ利益ノ爲メニ承認ヲ爲ス法律上ノ義務ヲ有セサル者ナレハ債權者ノ不利益ニ拋棄ヲ爲スモ債權者カ之ニ對シテ異議ヲ述フルコトヲ得サルハ勿論ナリ右ハ現行法ノ解釋トシテハ當然ノ事ニシテ之ヲ立法上ノ見地ヨリ論スルモ破産者ヲ強イテ債權者ノ利益ノ爲メニ相續ノ承認ヲ爲サシムルハ素ヨリ條理ニ合セズ蓋シ否認權ハ債務者ヲシテ債權者ヲ害スル行爲ヲ爲ササラシムルヲ目的トシ債權者ニ有利ノ行爲ヲ爲スコトヲ破産者ニ強要スルノ效力ヲ有セシムルハ凡ソ否認權ノ本旨トスル所ニ非ス從テ相續ヲ拋棄スヘキカ將々之ヲ承認スヘキカハ全然之ヲ破産者ノ自由選擇ニ委スヘキモノニシテ破産法草案カ一面ニ於テ破産宣告後ニ於ケル相續ノ承認及拋棄ヲ破産者ノ自由ニ委シ一面ニ於テ破産宣告前ノ拋棄ニ對スル否認權ヲ認メサルモノハ蓋此理由ニ出テタルモノトス但シ草案ハ家督相續ト遺産相續トヲ區別シ獨リ家督相續ニ付テハ相續ノ承認及拋棄ヲ破産者ノ自由ノ選擇ニ任シ遺産相續ニ付テハ破産宣告後承認又ハ拋棄ヲ爲スヘキ場合ニ於テハ管財人ヲシテ其相當ト認ムル所ニ依リ承認(限定承認)又ハ拋棄ヲ爲シ破産宣告前ノ債務者ノ單純承認又ハ拋棄ニ付テモ管財人ヲシテ之ヲ否認シ又

ハ限定承認ヲ爲スコトヲ得セシメタルハ果シテ其當ヲ得ル立法ナルヤ疑ナキ能ハス

左ニ破産法草案ノ規定ニ依リ相續ニ關スル行爲ニシテ否認スルコトヲ得ヘキモノヲ掲ク

甲ノ一 破産者カ破産債權者ヲ害スルコトヲ知リテ爲シタル家督相續ノ單純承認

甲ノ二 破産者カ支拂ノ停止又ハ破産宣告ノ申立アリタル後ニ爲シタル相續ノ單純承認

即チ家督相續ニ關スル破産者ノ行爲ニシテ否認スルコトヲ得ヘキモノハ其單純承認ノミニシテ限定承認又ハ拋棄ハ之ヲ否認スルコトヲ得ス而テ單純承認ヲ否認シタルトキハ既ニ承認ト拋棄トヲ破産者ノ自由ノ選擇ニ委シタル結果トシテ素ヨリ破産管財人ニ於テ相續ノ拋棄ヲ爲スコトヲ得サルヲ以テ否認ノ結果ハ必限定承認ヲ認メサルヘカラス即チ破産管財人カ破産者ノ相續ノ單純承認ヲ否認シタルトキハ破産財團ニ關シテハ破産者ハ限定承認ヲ爲シタルモノト看做スヘ

キヲ規定シタル所以ナリ

此ニ一言ノ注意スヘキモノアリ他ナシ右破産法草案ノ規定ニ依レハ破産財團ニ對スル關係ニ於テノミ單純承認アリタルモノト看做シタルコト是ニシテ草案ノ趣意トスル所ハ破産手續内ノ關係ニ於テノミ限定承認ノ規定ニ從ヒ相續債權及ヒ受遺者ノ債權ノ辨濟ヲ爲シ因テ破産財團ニ損害ナカラシメントスルモノナレハ破産手續以外又ハ其手續ノ終了後ノ關係ハ之ヲ破産者ノ自由處理ニ委スヘキモノニシテ此關係ニ於テハ一旦破産者ノ爲シタル單純承認ノ效力カ否認ノ爲メ影響ヲ受クルコトアルヘカラス蓋シ此規定ノ相當ナルハ否認權ノ一般ノ性質ヨリ論シ勿論ナレトモ若シ否認權ノ效力ヲ此ノ如シトスル以上破産宣告後ノ承認ニ付テモ亦然カラサルヲ得ス而カモ草案ノ規定ノ此ニ出テサリシハ立法上非難スヘキモノナラサルヲ得ス是余ノ前ニ一言シタル所ニシテ此ニ再ヒ注意ヲ與フルノ必要アリトスル點ナリ

乙ノ一 破産者カ破産債權者ヲ害スルコトヲ知リテ爲シタル遺産相續ノ單純承認又ハ拋棄

乙ノ二 支拂停止又ハ破産宣告申立後ノ承認又ハ拋棄

家督相續ニ關スル行爲ト異ナルハ此場合ニ於テハ拋棄ヲ否認スルコトヲ得ヘキコト是ナリ而テ拋棄ヲ否認スルコトヲ得ヘキ結果トシテ第一拋棄ヲ爲シタル者ニ代テ次ノ順位ニ於テ相續人ト爲ル者又ハ共同相續ノ場合ニ於テ拋棄ヲ爲シタル者ノ受クヘキ相續分ヲ取得シタル者ハ轉得者ニ準スヘキモノニシテ草案ハ其者カ否認ノ原因アルコトヲ知リタル場合ニ於テ否認權ヲ之ニ對抗スルコトヲ得ヘキモノト爲シタリ

第二否認ノ結果ハ單純承認又ハ拋棄ハ假リニ其效力ヲ失フヘキモノトスルモ其結果ハ破産宣告當時ニ於テ曾テ承認又ハ拋棄ナキト同一状態ニ歸スヘキモノナレハ破産管財人ハ單純承認ヲ否認シタル場合ニ於テハ限定承認又ハ拋棄ヲ爲シ拋棄ヲ否認シタル場合ニ於テハ限定承認ヲ爲ササルヘカラサルハ破産者カ破産宣告ノ當時相續ノ承認又ハ拋棄ヲ爲ササル場合ノ規定ノ當然ノ結果トス(四六)

第二 遺贈

包括遺贈ハ遺産相續ニ準ス(民第九十二條)

特定遺贈ニ付テハ承認ニ對スル否認權ノ行使アルヘカラス何者之ニ因リテ破産財團ニ損害ヲ生スヘキ場合絶無ナレハナリ反之債務者カ遺贈ノ拋棄ヲ爲シタルトキハ破産管財人ハ之ヲ否認スルコトヲ得本來ハ此ノ如キモ純理ヨリスレハ不可ナリ破産者ハ何故ニ盜人ノ遺贈ヲモ債權者ノ利益ノ爲メニ承認セサルヘカラサルカ此ノ如キ遺贈ノ拋棄ヲモ財團ノ利益ノ爲メニ否認スルコトヲ得ヘシト爲スハ蓋シ事理ニ適セサルモノナルヘシ但シ草案ハ此ノ如ク之ヲ規定シ而テ拋棄ヲ否認シタルトキハ破産管財人ニ於テ相續ヲ承認スヘキモノト爲セリ

### 第三款 否認權ノ行使及ヒ行使ノ效果

否認權ハ總債權者切言スレハ債權者團ノ權利ニシテ必破産管財人ニ於テ總債權者ヲ代表シテ之ヲ行フヘク破産債權者ノ各個ニ於テ行使スルコトヲ得サルモノトス而テ否認權ノ行使ハ否認スヘキ行爲ノ效果ヲ除却シ破産財團ヲ原狀ニ回復スルヲ目的トスルモノナルヲ以テ其行爲ニ因リテ利益ヲ受ケタル者即チ相手方ニ對シテ之ヲ爲スヘキモノトス

否認權ノ行使ハ相手方ニ對スル意思表示ニ依リテ之ヲ爲ス是即チ否認權行使ノ

方法ニシテ民法ノ規定ニ依ル詐害行爲廢罷訴權ノ如ク必訴ヲ以テ之ヲ爲スコトヲ要セス或ハ抗辯トシテ之ヲ主張シ或ハ裁判外ノ意思表示ニ依リテ之ヲ爲スコトヲ得

否認權ノ行使ノ效果ハ物的ナラスシテ對人的ナルコトハ前ニ一言シタリ即チ破産管財人カ否認權ヲ行使シタルトキハ相手方ヲシテ破産財團ヲ原狀ニ復セシムル權利ヲ有ス而テ此權利ハ素ヨリ債權ノ性質ヲ有シ第三者ニ對抗スルコトヲ得サルモノトス

否認權行使ノ結果トシテ相手方ハ破産財團ヲ原狀ニ回復スルノ義務ヲ負擔スルハ右ニ述ヘタル如シ破産財團ヲ原狀ニ復セシムルハ相手方カ行爲ニ因リ受ケタルモノヲ破産財團ニ返還スルノ謂ニシテ契約解除ノ場合ニ於ケル原狀回復ノ義務ニ類ス但シ無償行爲又ハ之ト同視スヘキ有償行爲ニ至リテハ相手方ハ善意ナル場合ニ於テモ否認權ノ對抗ヲ受ケサルヘカラサルヲ以テ此場合ニ於テ善意者ヲシテ當初受ケタル利益ノ全部ヲ破産財團ニ返還セシムルハ酷ニ失ス於此破産法草案ハ善意者ハ其現ニ受クル利益ノミヲ返還スルヲ以テ足レリトシ惡意者ニ

至リテハ其利益カ無償行爲ニ因ルト將タ有償行爲ニ因ルトヲ區別シテ原狀回復ノ義務ヲ異ニスヘキ理由ナキハ勿論ナルヲ以テ此等ハ受ケタル利益ノ全部ヲ返還スヘキモノトス

否認權ノ目的ハ否認セラルヘキ行爲ニ因リテ生シタル破産財團ノ損害ヲ除却スルニ止メ固ヨリ之ニ因リテ財團ニ利益ヲ得セシムルニ在ラサルヲ以テ相手方カ破産者ニ對シテ爲シタル反對給付カ破産財團ニ現存スルトキハ之ヲ相手方ニ返還シ現存セサル場合ニ於テモ若シ利益ノ存スルモノアラハ之ヲ償還セサルヘカラス而テ其返還又ハ償還ヲ求ムル相手方ノ債權ハ素ヨリ財團債權タリ

利益カ破産財團ニ現存セサルトキ又ハ反對給付カ現存利益ヲ超過スル額ハ相手方ニ於テ破産債權者トシテ其償還ヲ請求スルコトヲ得但シ善意者ニ限キレリ善意者ニ限キリタルノ結果無償行爲ト同視スヘキ有償行爲ニ因ル受益者ニ非サレハ此ノ如キ權利ヲ行フコトヲ得サルハ勿論ナリ何者其他ノ有償行爲ハ相手方ノ惡意ナル場合ニ於テノミ之ヲ否認スルコトヲ得レハナリ而テ此ノ如キ償還ノ請求ハ破産宣告後破産管財人カ否認權ヲ行使シタル結果トシテ發生スル債權即チ

破産宣告後ノ原因ニ因リテ生スル債權ナルヲ以テ本來破産債權タル性質ヲ有セサルモノナレトモ善意者保護ノ必要上本則ニ對スル一ノ例外ヲ認メ特ニ之ヲ破産債權ト爲シ破産手續ニ於テ之ヲ行使スルコトヲ得セシメタルモノトス  
否認權行使ノ結果ハ破産財團ノ利益ニ歸シ相手方ノ償還シタルモノハ皆總債權者ノ權内ニ屬スヘキハ勿論ニシテ此事ハ相續財産ニ對スル破産ノ宣告アリタル場合ニ於テ前項ニ説明シタル條件ニ從ヒ被相續人ノ行爲ノ否認セラレタルト普通ノ場合ニ於テ破産者ノ行爲ノ否認セラレタルトニ於テ區別ナキヲ本則トス而テ相續財産ニ對スル破産ノ場合ニ於テハ破産法草案ノ規定スル所ニ依レハ破産債權者中第一順位ニ在ル相續債權者ノ外第二順位ニ在ル受遺者並ニ第三順位ニ在ル相續人ノ債權者ヲモ包含スルコトハ勿論ナレトモ第一被相續人ノ行爲ヲ否認スルノ結果ハ之ヲ相續人ノ債權者ノ利益ニ歸セシムルコトヲ得ス何者被相續人ノ行爲ハ之ニ因リテ相續財産ヲ減少スルコトアルヘク其減少カ被相續人ノ責任ニ歸スヘキ場合ニ於テ前示ノ條件ニ從ヒ其行爲ノ否認セラルヘキハ勿論ナレトモ行爲ノ當時相續財産ハ被相續人ノ債權者ヲ擔保スルニ止マリ相續人ノ債權

者ノ債權ヲ擔保スルモノニ非サルヲ以テ被相續人ノ行爲ニ因ル財產ノ減少ハ相續人ノ債權者ノ擔保ヲ減少スルモノニ非スシテ其債權ハ被相續人ノ行爲ニ因リテ損害ヲ受クルモノト謂フヲ得サレハナリ第二否認權ノ效果ハ又之ヲ受遺者ノ利益ニ歸スヘカラス何者遺贈ハ被相續人ノ恩惠ニ出テタル無償行爲ニシテ而カモ其效力ハ被相續人ノ死亡ニ因リ初メテ發生スヘキモノナレハ其死前ノ一方ノ行爲ニ因リ何時ニテモ之ヲ變更シ又ハ之ヲ取消スコトヲ得ヘク從テ被相續人カ相續開始前ニ爲シタル或ル法律行爲カ後ニ確定スヘキ受遺者ノ權利ニ不利益ナレハトテ其者ノ爲メニ之ヲ否認シ受遺者ヲシテ其否認ノ效果ヲ受ケシムルハ條理ニ反スレハナリ

此ノ如ク相續財產ニ對スル破産ノ宣告アリタル場合ニ於テ被相續人ノ行爲ヲ否認セラレタルトキハ其否認ノ結果ハ相續人ノ債權者及ヒ受遺者ノ利益ニ歸スルコトヲ得ス即チ此等債權者ハ被相續人ノ行爲ノ相手方カ否認ノ結果破産財團ニ償還シタルモノヨリ辨濟ヲ受クルコトヲ得ス從テ結局此ノ如キ場合ニ於ケル否認ノ效果ハ第一順位ノ破産債權者タル相續債權者ノミノ利益ニ歸スヘキモノナ

ルヲ以テ被相續人ノ行爲ニ因リ假令破産財團ヲ減少スヘキ場合ニ於テモ財團ノ殘部ヲ以テ相續債權者ノ債權ヲ完済スルコトヲ得ヘキトキハ唯相續債權者ノ爲メニスル執行ヲ困難ナラシムル結果ヲ惹起シタル場合ニ限り其行爲ヲ否認スルコトヲ得ヘキモノナリ但シ相續財產ヲ以テ相續債權者ノ債權ノ全部ノ辨濟ヲ爲スコトヲ得ヘキ場合ニ於テハ被相續人カ相續開始前支拂ヲ停止シ其他支拂不能ノ状態ニ陥リタル場合ノ外相續財產ニ對シテ破産ノ宣告ヲ爲スヲ得サルヲ以テ前示ノ事情(被相續人ノ行爲ヲシテ其效力ヲ維持セシムルモ仍ホ相續財產ヲ以テ相續債權者ノ完済スルニ足ルモ唯其行爲ノ結果執行ヲ困難ナラシムル事情)ノ下否認權ヲ相續債權者ノ利益ノ爲ニ否認權ヲ行使シ得ヘキハ唯被相續人ノ支拂不能ヲ理由トシテ破産ノ宣告ヲ爲シタル場合ニ於テノミ之ヲ見ルコトヲ得ヘシ以上論スル所ハ要スルニ相續財產ニ對スル破産ニ於テ被相續人ノ行爲ヲ否認セラレタル場合ニ在リテハ其否認ノ效果ハ止テ相續債權者ノ利益ニノミ歸スヘキモノナルヲ以テ相續債權ヲ辨濟シタル後仍ホ否認ノ結果相手方ノ償還ニ因リ破産財團ニ歸屬スル財產ニ剩餘アルトキハ素ヨリ之ヲ以テ受遺者及ヒ相續人ノ債權者ニ對スル辨濟ニ充ツルコトヲ得サルハ勿論之ヲ相續人ノ有ニモ歸セシムル

コトヲ得サルヲ以テ其餘財ハ之ヲ償還ヲ爲シタル相手方ニ返還セサルヘカラス  
若シ其返還ヲ受クヘキモノ數人アルトキハ其償還ノ額ノ割合ニ應シテ分配スヘ  
キモノナリ而テ此場合ニ於テ相手方カ破産財團ニ對シテ有スル反對給付又ハ利  
益返還ノ請求權(前款ノ說明參照)ハ右ノ殘餘額中返還ヲ受ケタル額ニ達スルマテ  
其效力ヲ失フヘキモノト爲スヲ當然トス

#### 第四款 否認權ノ消滅

一 否認權ハ破産手續ニ於テ之ヲ行使スヘキモノナルヲ以テ破産手續ノ終了後  
ハ復タ之ヲ行フコトヲ得サルハ勿論ナリ故ニ之ヲ反面ヨリ言ヘハ否認權ハ破産  
手續ノ終了ニ因リテ消滅スルモノトス

二 破産法草案ノ規定ニ依レハ否認權ハ破産手續ノ終了前ト雖破産宣告後二年  
又ハ行爲ノ時ヨリ二十年ヲ經過シタルトキハ消滅スヘキモノナリ但右ハ時効ニ  
關スル規定ニ非ス所謂除責期間ヲ定メタルモノニシテ就中二十年ノ除責期間ノ  
如キハ主トシテ詐害行爲即チ破産債權者ヲ害スルコトヲ知リテ爲シタル行爲ノ  
否認權ニ付テノミ適用アルヘキモノニシテ獨逸破産法ハ特ニ之ヲ明言セリ蓋シ

詐害行爲ニアラサル行爲ニ對スル否認權ニ付テハ破産手續ノ繼續スル期間ニ行  
爲ノ時ヨリ破産宣告ノ時マテノ期間ヲ通算スルモ其全期間カ二十年ヲ超ユルカ  
如キハ普通想像スヘカラサル所ニシテ斯ノ如キ行爲ニ對スル否認權カ二十年ノ  
除責期間ニ依リテ消滅スルカ如キ事實アルヘカラス何トナレハ破産前ノ期間ハ  
固ヨリ破産宣告ヨリ支拂停止若ハ破産ノ申立ノ時マテ又ハ支拂停止若ハ破産申  
立前三十日ヲ遡ルノミナレハ否認スヘキ行爲ノ時ヨリ起算シ二十年間モ破産手  
續ノ繼續スルカ如キハ極メテ稀有ノ事例ナルヘク而カモ破産手續終了後ハ破産  
ニ於ケル否認權ハ當然消滅スヘキヲ以テナリ

#### 第三章 破産關係ノ消滅

破産關係ノ本質ハ總債權者カ破産者ノ財産ニ對シテ有スル特殊ノ擔保權ナルコ  
トハ前ニ説明シタル所ナリ故ニ破産關係ノ消滅ハ即チ總債權者ノ有スル此特殊  
ノ權利ノ消滅ナリ而シテ其消滅ニ付キ破産關係ノ全部カ一括シテ消滅スル場合  
ト各個ノ目的物ニ付テ破産上ノ權利ノ消滅スル場合トヲ想像スルコトヲ得ヘシ  
而シテ各個ノ目的物ニ對スル權利ノ消滅ハ管財人カ其權限ヲ以テ其權利ヲ拋棄

スルニ因ル場合アリ又ハ第三者カ破産財團ニ屬スル動産ヲ善意ニ取得シタル場合ニ於テ又ハ破産財團ニ屬スル財團ヲ時効ニ因リ取得シタル場合ニ於テ破産者カ其權利ヲ失フニ因ルコトアリ是等ノ場合ニ於テ各個ノ財産ニ對スル破産擔保ノ權利ハ破産者カ其財産ニ對スル權利ヲ失フ結果トシテ消滅スヘキハ蓋當然ノ事理ナルヘシ然レトモ斯ノ如キ消滅原因ニ付テハ茲ニ詳細ニ説明スル限ニ在ラズ而シテ關係ノ消滅原因トシテ特ニ説明ヲ要スル事項ハ第一破産法上ノ權利ノ實行ニ因ル其權利ノ消滅第二破産關係ヲ一括シテ消滅セシムヘキ破産ノ廢止第三破産法草案ノ所謂強制和議即チ現行法ニ於ケル協諾契約ト稱スルモノ是ナリ

第一 破産法上ノ權利ノ實行ニ因ル其權利ノ消滅  
破産法上ノ權利ハ其權利ノ實行ニ因リテ消滅スルコトハ例之ハ擔保物權カ其實行ニ因リテ消滅スルニ異ナラス破産法上ノ權利ハ猶ホ擔保物權ノ如ク總債權者カ債務者ノ全財産ヨリ債權ノ辨濟ヲ受クヘキ權利ニシテ其財産ヲ處分シ之ニ因リテ得タル金銭ヲ以テ辨濟ヲ受クルノ權利ナリ故ニ破産財團ニ屬スル各個ノ財産ニ對スル權利ハ其財産ノ處分ニ因リテ消滅シ其處分ニ因リテ得タル

ル代金ノ上ニ存在スルモノトス故ニ破産債權者ノ權利ハ財産ノ處分ニ因リテ全然消滅スルモノニアラスシテ其權利ハ處分ノ結果破産財團ニ入ルヘキ金銭ニ對シテ之ヲ行使スルコトヲ得ヘシ而シテ其權利ノ行使ハ金銭ノ配當ニ依リテ完了スヘキモノトス從テ破産財團中ノ各箇財産ニ對スル權利ハ之ヲ處分シ其得タル金額ノ配當ニ依リテ消滅スルモノト云フヘシ而シテ此目的ノ爲ニスル配當表ノ確定ニ因リ配當ヲ受クヘキ債權者ノ範圍確定シ不定ノ總債權者ノ爲ニ存セシ權利ハ變シテ特定ノ債權者ノ權利タルニ至ル是レ配當ニ於ケル特別ノ關係ナリト雖モ斯ノ如キ關係ニ付テノ詳細ノ説明ハ之ヲ手續規定ノ講述ニ譲リ其關係アルカ爲メ總債權者ノ權利カ消滅シ新ニ特殊ノ權利カ發生スルモノニアラスシテ此關係タル權利實行ノ一階段タルニ止マリ權利ノ消滅ハ終リニ配當ヲ受ケタル時ニ在ルモノナルコトヲ茲ニ一言スルモノナリ  
斯ノ如ク配當ニ因リ破産法上ノ特別擔保權ハ消滅スルモノニシテ而シテ破産ニ於ケル配當ハ配當スルニ足ルヘキ金額アルニ至リタル毎ニ之ヲ爲スヘキモノナルヲ以テ配當ハ數次ニ爲サルヘキヲ本則トス從テ各次ノ配當ニ關シ處分



セラレタル財産ニ關スル破産債權者ノ權利ハ配當毎ニ順次消滅シ最終ノ配當ヲ爲スニ依リテ全部消滅ニ歸スルモノトス而シテ配當ノ終了ハ破産ノ實質上ノ終了ナルヲ以テ形式上ノ關係ハ之ヲ別トシ破産ノ終了ハ即チ破産債權者ノ權利ノ消滅原因ナリト云フコトヲ得ヘシ

註一 破産手續ノ形式上ノ終了ハ破産ノ決定ノ時ニ在リ(舊商一〇四八)而シテ其決定ハ配當ヲ終リタル後ニ在ルコトハ茲ニ援用シタル法條ノ明ニスル所ナルヲ以テ破産債權者ノ權利ノ終了ハ破産ノ形式上ノ終了前ニ在ルヲ本則トス又破産法草案第二百七十八條以下ノ規定ニ依リ追加配當ヲ爲スヘキ場合ニ於テハ破産ノ形式上ノ終了アルニ拘ラス破産債權者ノ權利ハ未タ消滅セス從テ前章ニ於テ破産關係ノ内容トシテ説明シタル關係ハ追加配當ヲ爲スヘキ場合ニ於テハ總テ依然トシテ存立スルモノナリ故ニ破産債權ノ實質上ノ効力ハ是等ノ場合ニ於テモ或ハ配當ノ終了ニ依リ直ニ消滅シ或ハ追加配當終了マテ尙ホ存続スルモノニシテ實體上ノ破産關係ハ即チ實體上ノ破産終了ト同時ニ終了シ破産ト破産上ノ關係トハ固ヨリ其運命ヲ同シクスル

モノト云フヘシ

註二 破産法上ノ權利ノ消滅ハ之ヲ債權其モノノ消滅ト區別セサルヘカラス英米法等ニ於テ破産手續ヲ終了シタル場合ニ特定ノ條件ノ下ニ債權ノ全部ヲシテ消滅セシムルニ反シ我破産法ニ於テハ獨逸破産法ノ主義ニ從ヒ未タ全部ノ辨濟ヲ受ケサル債權者ハ破産手續終了後ニ於テ其債權ヲ無限ニ行フコトヲ得ヘキ者ト規定セリ(舊商一〇四九)草案ノ趣旨亦之ト異ナル所ナシ(破草案二八二參照)

## 第二 破産ノ廢止

破産ハ總債權者ノ權利行使ノ手續ナリ而シテ其ノ權利タル債權ノ執行ヲ目的トスルモノニシテ固ヨリ私權ニ屬ス從テ權利者ニ於テ何時ニテモ之ヲ拋棄スルコトヲ得ヘキハ勿論ナリ又其執行力債權者ニ何等ノ效果ヲ生スルコトヲ得サル場合ニ於テ手續ノ目的ハ自然消滅スルモノナリ是ニ於テ草案ノ是等ノ場合ニ付キ破産廢止ノ事ヲ規定ス草案ニ於ケル破産ノ廢止ハ左ノ場合ニ於テ之ヲ爲ス

一 總債權者ノ同意アルトキ若ハ總債權者ノ同意ナキ場合ニ於テ不同意ナル

債權者ノ債權ヲ辨濟シ其辨濟ニ付キ他ノ債權者ノ同意ヲ得タルトキ此場合ニ於テハ(イ)破産者ノ申立ニ依リ裁判所ハ破産ノ廢止ヲ決定ス蓋ノ斯ノ如キ要件ヲ具ヘ斯ノ如キ申立アリタル時ハ裁判所ハ法律上必ス破産ノ廢止ヲ決定セサルヘカラス(ロ)破産ノ廢止ハ債權屆出期間經過ノ後ニアラザレハ之ヲ爲スコトヲ得ス何トナレハ其前ニ在リテハ破産債權者トシテ權利ヲ有スル總テノ債權者ハ未タ之ヲ確知スルコトヲ得ス而シテ是等不知ノ債權者モ亦總テ破産法上ノ權利ヲ有シ何時ニテモ破産手續ニ參加スルコトヲ得ルモノナレハ破産者ノ財産ハ是等總債權者ノ權利ノ目的ニシテ債權者カ知レタルト否トヲ問ハス其權利ハ總債權者ノ權利ナリ從テ知レタル債權者ノミニテ之ヲ拋棄スルコトヲ得サルハ勿論又知レサル總テノ債權者ノ同意ヲ得ルコト不能ナレハナリ固ヨリ屆出期間經過後ト雖モ尙ホ知レサル債權者アルヘク而シテ是等ノ債權者ハ又爾後ノ配當ニ加入スルコトヲ得ルモノナルヲ以テ屆出期間經過ノ後ニ至リ單ニ知レタル債權者ノミニ同意ニ因リ直ニ手續廢止ノ申立ヲ爲スコトヲ許スハ後ニ參加スヘキ破産債權者ノ權利ヲモ處分

スルノ結果ニ至ルヘシ然レトモ若シ是等債權者ノ同意アルニアラザレハ破産廢止ノ申立ヲ爲スコトヲ得サルモノトスルトキハ破産者ハ遂ニ其利益ヲ受クルノ期ナキニ至ルヘシ而カモ自己ノ權利ヲ重ンスル多數ノ債權者ハ必ス屆出期間内ニ其債權ノ屆出ヲ爲スヘキヲ以テ是等債權者ノミニ同意ニ因リ破産廢止ノ申立ヲ爲スコトヲ得トスルモ屆出ヲ怠リタル他ノ債權者ニ取リテ毫モ苛酷ナリト云フヲ得サルヘシ(ハ)破産廢止ノ申立ヲ爲スニハ破産債權者ノ同意アルコトヲ要スルハ大要右ノ説明ニ依リテ明ナル所ナルヘシ同意ヲナスヘキ破産債權者ハ債權ノ屆出ヲ爲シタル破産債權者ナルコトヲ要ス故ニ屆出期間經過後ニ於テ屆出ヲ爲シタル破産債權者ト雖モ之ヲ除外スルコトヲ得ス固ヨリ是等ノ債權者ハ例外ノ場合ヲ除キ第一期ノ配當ニ加入スルコトヲ得サルハ勿論ナレトモ後ノ配當ニ加入スルコトヲ得ヘキモノニシテ尙ホ破産法上ノ擔保權ヲ有スルモノナレハ其權利全部ノ消滅ヲ目的トスル破産廢止ニ付キ異議ヲ述フルノ權利ナクンハアルヘカラス但未確定ノ債權ニ付テ總テ其同意ヲ必要トスルトキハ時ニ或ハ眞ノ債權者ニ非サル者

ノ異議ニ因リ破産者ノ利益ヲ害スルノ結果ヲ來タスノ恐アルヲ以テ此ノ如キ債權ニ付テハ裁判所ハ其同意ヲ必要トスヘキヤ否ヤヲ定ム

二 破産財團ヲ以テ破産手續ノ費用ヲ償フニ足ラサルコトヲ認メタルトキ破産財團ヲ以テ破産手續ノ費用ヲ償フニ足ラサル場合ニ於テ破産手續ヲ續行スルハ無益ナリ何者其財團ハ先ツ以テ破産ノ手續ノ費用ニ充テサルヘカラサルヲ以テ債權者ハ其手續ニ依リ何等得ル所ナケレハナリ故ニ法ハ無益ノ費用ヲ投シテ無用ノ手續ヲ爲サシメザラン爲メ此ノ如キ場合ニ於テ破産ノ廢止ヲ決定セシム

現行法ニ於テハ(イ)舊商法第九百八十二條ニ於テ破産者ノ財産ヲ以テ破産ノ手續ノ費用ヲ償フニ足ラサルトキハ破産手續ヲ停止スヘキコトヲ規定ス破産ノ停止ハ破産關係ヲ全然終了セシムルノ效力ヲ有セス即同條ニ於テ破産手續ノ費用ヲ償フニ足ル破産者ノ財産アルコトヲ證明スルトキハ申立ニ因リ又ハ職權ヲ以テ其手續ヲ再施スヘキコトヲ規定セリ而カモ其手續停止中ハ債權者ハ破産手續ニ依ラスシテ債務者ニ對シ其債權ヲ無限ニ行フコトヲ得ヘキモノトセリ蓋シ破産

關係ヲ全然消滅セシメスシテ仍ホ各個債權者ノ普通ノ執行ヲ許シタルハ立法ノ主義トシテハ極メテ奇ト謂ハサルヘカラス

(ロ)破産債權者ノ權利ノ拋棄ニ因リテ爲スヘキ破産廢止ノ事ハ現行法ニ於テ何等ノ規定ナシ然レトモ現行法ノ下ニ於テモ破産債權者カ破産上ノ權利ノ拋棄ヲ爲スコトヲ得ヘキハ勿論ニシテ其拋棄アリタル場合ニ於テハ素ヨリ破産關係ナキニ歸スヘキヲ當然トスレトモ破産ノ廢止ニ關スル特別ノ規定ナキヲ以テ此點ニ關シテハ草案ノ規定スル所ト同一視スルコトヲ得サルハ言フマテモナシ

第三 強制和議或ハ現行法ニ於ケル協諧契約

強制和議ハ破産手續ニ依ラスシテ辨濟ヲ爲サンカ爲メ破産關係ヲ消滅セシムルヲ目的トス

強制和議ハ破産者ノ提供ト(相續財産ニ對スル破産ノ場合ニ於テ和議ノ提供ト是特別ノ場合ニシテ強制和議ノ本則)優先權ヲ有セサル破産債權者ノ決議ニ依ル同意トニ成立シ破産裁判所ノ認可ニ因リ確定ノ效力ヲ生ス於此強制和議ハ契約ナルヤ將タ裁判所ノ裁判ナルヤニ付キ議論アリ多數學者ノ說ク所ニ依レ

ハ曰ク強制和議ノ實質ヲ定ムルモノハ當事者ノ意思ノ合致ニシテ法ハ唯一方ニ多數ノ債權者ト一方ニ破産ノ狀況ニ在ル債權者トノ間ニ於ケル和議ノ契約ノ條件ヲシテ公平ナラシメンカ爲メ公益上裁判所ヲシテ之ニ干與セシメ以テ衡平ナラサル契約ヲ爲スナカラシメンコトヲ欲シ和議ニ付キ裁判所ノ認可アルコトヲ必要トシタルニ過キスシテ是アルカ爲メ強制和議ヲ以テ契約ニ非スト爲スコトヲ得スト而テ和議ノ提供ニ對スル債權者ノ同意ハ其多數決ニ依ルモノナルヲ以テ少數ノ反對者ハ和議ノ提供ニ承諾シタル者ニ非スシテ而カモ多數者ノ同意ニ因リ成立スル和議ニ羈束セララルルノ一點ハ契約說ヲ唱フル者ノ説明ニ苦シム所ナリ素ヨリ此事アルカ爲メ和議ヲ以テ裁判ナリト爲スヲ得サレトモ亦純然タル契約ナリトシテ之ヲ説明スルコトモ得サルヘシ予ハ強制和議ハ破産者ノ提供ニ對スル多數債權者ノ同意ニ成立シ裁判所ノ認可ニ因リ其確定ノ効力ヲ生スル特種ノ意志表示ナリト解スル說ヲ是トスル外他ニ説明ノ方法ヲ求ムルヲ得ス暫ク之ヲ疑問ニ付スヘシ

(甲) 左ニ強制和議ノ成立條件ニ付キ分説セン

## 上 強制和議ノ提供

### 一 提供ヲ爲スコトヲ得ル者

強制和議ノ提供ハ本則トシテ破産者ニ於テ之ヲ爲ス而テ破産者カ法人ナル場合ニ付キ現行法ニ特別ノ規定ナシト雖和議ノ提供ハ一ノ處分行爲ニ屬スルモノナルヲ以テ其法人ノ財産ヲ處分スル權限アル者ニ於テ始メテ之ヲ爲スコトヲ得ヘキハ勿論ナルヘク破産法草案ノ規定スル所ニ依レハ法人ノ理事會社ノ無限責任社員取締役又ハ業務擔當社員(舊商法ノ規定ニ依ル合資會社ニ付キ言フ)ノ一致ヲ以テ之ヲ爲スコトヲ要シ相續財産ニ對シテ破産ノ宣告アリタル場合ニ在リテハ相續人ニ於テ若シ數人ノ相續人アルトキハ其一致ヲ以テ之ヲ爲スヘキモノト規定セリ

### 二 提供ノ内容

強制和議ノ要件タル内容ハ辨濟ノ方法はナリ而テ強制和議ハ債權者ノ讓歩ヲ目的トスルヲ一般トシ或ハ債權ノ一部ノ免除或ハ辨濟ノ延期ヲ與フルヲ以テ其主要ノ場合ト爲スヘク一方ニ於テ債務者ノ供スル擔保ハ和議ノ必要條件ニ非サレ

トモ殆ント總テノ場合ニ於テ擔保ヲ供スルコトハ強制和議ノ條件ヲ爲スモノタリ於此草案ハ辨濟ノ方法ノ外擔保ヲ保セントスルトキハ其擔保ヲ裁判所ニ届出ツヘキコトヲ強制和議ノ提供者ニ命ス故ニ此關係ニ於テ強制和議ハ破産債權者ノ讓歩ヲ目的トスルト同時ニ其提供者ニ於テモ亦擔保ヲ供スルニ因リテ自カラ亦權利ノ讓歩ヲ爲ス者タリ蓋シ此場合ニ於テハ破産者ハ其義務ニ非サル擔保ヲ供スル者ナレハナリ故ニ普通ノ場合ニ於テ強制和議ハ和解ト其實質ヲ同シクスルモノニシテ契約說ヲ採ルトキハ強制和議ハ普通和解契約ナリト謂フコトヲ得ヘシ

現行法ニ於テハ提供ノ内容ニ付キ特別ノ規定ナシト雖協諸契約ノ申立書ハ之ヲ裁判所ニ提出スヘキモノニシテ(舊)商法第千三十八條其契約ノ内容ハ總テ其申立書ニ包含セサルヘカラサルハ勿論ナルヲ以テ現行法亦草案ト其規定ノ趣旨ヲ異ニスルモノニアラス即其申立書ニ依リ辨濟ノ方法並讓歩ノ關係ヲ明カニセサルヘカラス

### 三 提供ノ其他ノ條件

(イ)破産法草案ノ規定スル所ニ依レハ提供ハ何時ニテモ之ヲ爲スコトヲ得但最後ノ配當ノ許可アリタル後ハ和議ノ決議ヲ爲スコトヲ得サルヲ以テ其後ニ於ケル提供ハ復之ヲ許スヘカラス現行法ノ規定スル所ニ依レハ協諸契約ハ第一ノ債權者集會ニ於テ又十分ノ理由アルトキハ其後ノ集會ニ於テモ之ヲ提供スルコトヲ得其趣旨亦草案ト大差アルニ非ス

(ロ)現行法ノ規定(舊)商法第千三十八條ニ依レハ強制和議ノ提供ハ一回ナルコトヲ要シ之ヲ再ヒスヘカラス破産法草案第百九十九條ノ規定スルトコロニ依レハ裁判所ハ左ノ場合ニ於テ強制和議ノ提供ヲ棄却スルコトヲ得

- (1)債權者集會ニ於テ一旦強制和議ノ提供ヲ否決シタルトキ
- (2)裁判所カ一旦強制和議ノ提供ヲ爲シタルトキ
- (3)一旦強制和議ノ爲メニスル債權者集會ノ期日公告後ニ其提供ノ撤回アリタルトキ

トアリ故ニ強制和議ノ提供ヲ再ヒスルコトハ之ヲ絶對ニ許ササルニ非スト雖之ヲ再ヒスル場合ニハ敢テ其提供ノ當否ヲ顧慮スルヲ要セス破産管財人及ヒ監査

委員ノ意見ヲ聽キ裁判所ノ意見ヲ以テ之ヲ棄却スルコトヲ得  
 此ノ如ク現行法ニ於テ協諸契約ノ提供ハ法律上一回ニ限キリ之ヲ許スヘキモノ  
 トシ草案ニ於テハ第二回以後ノ強制和議ノ提供ハ裁判所ニ於テ之ヲ棄却スルコ  
 トヲ得ヘキコトヲ規定シタル所以ノモノハ此提供ニ因リ不當ニ破産手續ノ遅延  
 ヲ來タスコトヲ防カントスルニ在リ抑モ強制和議ヲ認メタル立法上ノ理由ハ破  
 産關係ヲ早く終了セシメントスルニ在リ而カモ此ノ手續ヲ害用シテ破産手續ノ  
 終了ヲ遷延セシムルアラハ是強制和議ノ制ヲ定メタルノ趣旨ニ反シ却テ破産關  
 係ヲ長ク繼續セシメ一般取引界ヲシテ其害毒ヲ受ケシムルコト久シキニ涉ルノ  
 弊ナキヲ得ス是屢強制和議ヲ提供スルコトヲ得サラシメタル立法ノ理由タリ  
 (ハ)協諸契約ノ提供ヲ爲ス者ハ有罪破産ノ判決ヲ受ケ又其審問中ニ在ラサル者ナ  
 ルコトヲ要ス草案ノ規定ニ依レハ詐欺破産ノ公訴カ繫屬スルトキ又ハ詐欺破産  
 ニ付キ有罪ノ判決カ確定シタルトキハ強制和議不認可ノ決定ヲ爲シ公訴繫屬中  
 ハ債權者集會ニ於テ決議ヲ延期スルコトヲ得トアルカ故ニ詐欺破産ノ刑ニ處セ  
 ラレタル者ハ素ヨリ和議ノ提供ヲ爲スコトヲ得ス又裁判所カ強制和議ノ裁判ヲ

爲スニ至ルマテ詐欺破産ノ公訴中ニ在ル者ノ爲シタル強制和議ノ提供ハ其内容  
 如何ニハ拘ハラス效力ヲ生セスシテ已ムヘキモノタリ

(ニ)提供ノ内容ハ各破産債權者ニ平等ナルコトヲ要ス(草案二九七、舊商一〇四一條  
 第二號)即チ其提供ニ依リ一部債權者ニ私利ヲ與フルコトハ破産ニ於ケル公平ノ  
 主義ヲ維持スル所以ニ非ス素ヨリ和議ハ破産手續其モノニハ非サレトモ仍ホ破  
 産債權者ノ利益ノ爲ニ破産手續ヲ終了シ破産以外ノ辨濟ヲ爲スヘキヲ目的トス  
 ルモノナレハ其辨濟ノ方法ハ總債權者ニ公平ナラサルヘカラサルハ言フマテモ  
 ナシ但其提供ニ因リ不利益ヲ受クルコトヲ承諾シタル者ニ對シテハ條件ノ平等  
 ナルヲ要セス蓋シ一部ノ債權者カ自己ノ利益ヲ犠牲トシテ和議ノ停調ヲ圖ル場  
 合ニ於テ仍ホ其者ヲシテ必ス平等ノ利益ヲ享ケシメ引テ和議ヲ不調ニ了ラシメ  
 サルヘカラサル理由ナキハ勿論ノ事ナリ

(ホ)和議ハ破産債權者ノ一般ノ利益ニ反セサルコトヲ要ス是草案第三百三條第五  
 號ノ明カニスル所ニシテ舊商法第四十一條第四號ニ所謂「公益ニ觸ルル」ノ意義  
 亦右草案ノ趣旨ト異ナラサルヘシ

中 強制和議ノ承諾

一 承諾ヲ與フル者

承諾ヲ與フル者ハ破産債權者ニシテ優先權ナキ者トス是破産法草案第三百十九條ノ規定アル所以ニシテ同條ノ規定ニ依レハ強制和議ニ付テハ一般ノ先取特權者ハ之ヲ破産債權者ト看做ササルコトヲ明カニセリ而テ一般先取特權者ニ非サル優先權者ハ別除ノ方法ニ依リテノミ其優先權ノ行使ヲ爲スコトヲ得ル者ニシテ其權利ノ行使ニ關シテハ破産債權者ニ非サルヲ以テ破産債權者ニシテ優先權ヲ有スル者ハ一般ノ先取特權者アルノミ故ニ草案第二百九十九條ノ規定スル如ク其員數ニ於テ出席債權者ノ半數ヲ超エ其過半數ノ債權者ノ債權ノ額カ總債權額ノ四分ノ三以上ニ當ル者ノ決議ニ依リ強制和議ニ同意ヲ與フル總債權者ハ優先權ナキ破産債權者ハ強制和議ノ議決ノ數ニ加ハルコトヲ得サル者ナルヲ以テ從テ亦其決議ニ羈束セラルルコトナク決議ニ拘ラス優先シテ破産財團中ヨリ其債權ノ辨濟ヲ受クルコトヲ得ヘク又財團債權者別除權者亦強制和議ニ關係ナク破産手續以外ニ於テ其權利ヲ行使スルコトヲ得ヘキ者トス

現行法ニ於テハ右ノ如キ明文ナキモ其關係ハ亦草案ノ規定スル所ト同様ナラサルヘカラス蓋シ優先債權者カ一般債權者ト同一ノ權利ヲ以テ決議ヲ爲シ其多數ノ決議ニ羈束セラレ其權利讓歩ヲ強要セラルヘキ謂ハレナケレハナリ  
草案ニ特別ナル一二ノ規定アリ左ニ略說セン

(1) 相續財産ニ對スル破産ハ草案ニ於テ始メテ之ヲ認ム而テ相續財産ニ對シテ破産ノ宣告アリタル場合ニ於テハ相續債權者ニ限り強制和議ニ加ハルコトヲ得是前項ノ說ト稍其趣ヲ異ニセリ蓋シ相續財産ニ對スル破産ハ相續財産ヲ以テ相續債權者ノ債權ヲ辨濟スルコト能ハサルトキニ於テ開始スルモノニシテ受遺者及ヒ相續人ノ債權者ハ相續財産ヲ以テ相續債權者ノ辨濟ヲ了ヘタル場合ニ於テ始メテ相續財産中ヨリ辨濟ヲ受クルコトヲ得故ニ相續財産ノ破産ノ場合ニ於テハ損失ヲ分擔シ相互公平ノ辨濟ヲ受クヘキ債權者ハ相續債權者ニシテ此等ノ債權者ハ即チ破産ノ不利益ヲ受クル者タリ故ニ強制和議ニ因リ破産ノ不利益ヲ排除スルハ此等ノ債權者ニ於テ爲スヘキ所タルハ當然ノ事トス唯此等債權者ト雖強制和議ニ因リ不當ニ多クノ利益ヲ收メ以テ後順位ニ在ル破

産債権者ノ正當ノ權利ヲ害スルヲ得ヌ乃チ相續債権者カ強制和議ニ因リ後順位ノ債権者ノ正當ノ利益ヲ害スル場合ニ於テ其利益モ亦之ヲ保護セサルヘカヲサルカ故ニ草案第三百六條ニ依リ此等債権者ト雖認否ノ期日ニ於テ意見ヲ述ヘ且強制和議不認可ノ決定ヲ求ムル申立ヲ爲スコトヲ得

(2) 又相續財産及ヒ相續人相續財産及ヒ前戸主ニ對シテ破産ノ宣告アリタル場合ニ於テ相續人ノ破産財團又ハ前戸主ノ破産財團ニ付テハ相續債権者ハ相續人ノ債権者又ハ前戸主ノ相續開始後ノ債権者ヨリ後レタル順位ニ於テ辨濟ヲ受クヘキ者ニシテ恰カモ前項ノ説明ト正反對ノ關係ニ在ルモノナルヲ以テ相續人ノ破産財團ニ關スル強制和議ニ付テハ相續人ノ債権者前戸主ノ破産財團ニ關スル強制和議ニ付テハ前戸主ノ相續開始後ノ債権者ニ限キリ決議ニ加ハルコトヲ得但此場合ニ於テモ相續債権者カ和議ニ對シ認否ノ意見ヲ陳述スルノ權利ヲ有シ且其正當ノ利益ヲ害スヘキ強制和議ニ對シテハ不認可ノ申立ヲ爲スコトヲ得ヘキコト亦前項ノ場合ニ於ケル相續債権者以外ノ破産債権者ニ付テ説明シタル所ト異ナル所アルヘカラス

## 二 承諾ノ方式

承諾ノ方式ハ破産債権者ノ多數決ニ依ル而テ其多數決ハ舊商法第一千三十九條草案第二百九十九條ノ明カニスル所ニシテ即チ其員數ニ於テ出席債権者ノ半數ヲ超エ其過半數者ノ債権ノ額總債権額ノ四分ノ三以上ニ當タル破産債権者ノ同意ニ依リテ強制和議ヲ決スヘキモノニシテ此過半數ノ決議ハ少數ノ反對者ヲモ礙束シ強制和議ハ總債権者ト破産者トノ間ニ不可分ニ協定セラレ破産關係ハ之ニ因リ總テノ債権ニ付キ一切消滅スヘキモノタリ

此ノ如ク強制和議ヲ決議スヘキ過半數ハ債権者ノ員數ニ於テ其債権ノ額ニ於テ限定アリテ其一ヲ缺クトキハ決議ハ效力ヲ生セス然レトモ裁判所ハ若シ此ノ二條件ノ中一ノミヲ具フルトキ又ハ二トモ其條件ヲ具ヘサル場合ニ於テモ相當ト認ムル多數ノ債権者カ期日ノ續行ニ同意シタルトキハ強制和議提供者ノ申立ニ因リ又ハ職權ヲ以テ一回ニ限キリ續行ノ期日ヲ定メ再ヒ決議ヲ爲サシムルコトヲ得此場合ニ於テ前ニ各債権者カ陳述シタル意見及ヒ爲シタル議決權ノ行使ハ其各債権者ヲ羈束スルモノニ非サルヲ以テ各債権者ハ續行ノ期日ニ於テ新ナル



討議新ナル考案ニ基ツキ前ノ意見ト異ナリタル意見ノ爲メニ議決權ヲ行使スルコトヲ得

以上説明シタル如ク一方ニ提供アリ一方ニ承諾アルトキハ強制和議ノ實質上ノ效力ハ之ニ因リテ生スレトモ其決議ハ裁判所ノ認可ヲ得ルニ非サレハ確定セス換言スレハ和議ハ裁判所ノ認可アルコトヲ條件トシテ確定ノ效力ヲ生スルモノトス

下 裁判所ノ認可

裁判所ハ強制和議ノ認否ノ期日ヲ定メ破産債權者強制和議提供者破産管財人及ヒ監査委員ノ認否ニ關スル意見ヲ聽キタル上強制和議ノ認可又ハ不認可ノ裁判ヲ爲ス而テ其裁判ニ因リ強制和議カ確定ノ效力ヲ生スルコトハ前言ノ如シ草案ノ規定ニ依レハ左ノ場合ニ於テハ強制和議不認可ノ決定ヲ爲ササル可ラス

一 強制和議ノ決議各手續(手續ニ於テハ詳細ノ規定アリ)カ法律ノ規定ニ反シ且其缺點カ補正スヘカラサルモノナルトキ(三〇三ノ一號)

二 詐欺破産ノ公訴カ緊屬スルトキ(同二號)

三 詐欺破産ニ付キ有罪ノ判決カ確定シタルトキ(同三號)

四 強制和議カ不正ノ方法ニ因リテ可決ニ至リタルトキ(同四號)

五 強制和議カ破産債權者ノ一般ノ利益ニ反スルトキ(同五號)

六 右ノ外(イ)強制和議ノ條件カ各債權者ニ平等ナラス而カモ不利益ヲ受クル者カ之ニ同意ヲ爲ササルトキ

草案ハ尙ホ或債權者ニ特別ノ利益ヲ與ヘタル場合ニ於テ其ノ和議ヲ認可シタルトキハ其特別利益ヲ與フル行爲ハ之ヲ無効トセリ換言スレハ此ノ如キ場合ニアリテハ和議ヲ無効トセスシテ偏頗ノ行爲ヲ無効トスルナリ

(ロ) 破産ノ宣告ヲ受ケタル法人カ強制和議ノ提供ヲ爲シ其カ可決セラレタル場合ニ於テ法人繼續ノ決議ヲ爲ササルトキモ亦裁判所ハ強制和議不認可ノ決定ヲ爲ササルヘカラス(二九七三〇五)

七 相續財産ニ對シテ破産ノ宣告アリタル場合ニ於テ相續債權者ニ非サル破産債權者相續財産及ヒ相續人若クハ前戶主ニ對シテ破産ノ宣告アリタル場合ニ於テ相續人ノ破産財團ニ付キ相續人ノ債權者ニ非サル破産債權者前戶主

ノ破産財團ニ付キ前戸主ノ相續開始後ノ債權者ニ非サル破産債權者ノ正當ノ利益ヲ害スヘキ強制和議ヲ爲シタルトキハ裁判所ハ此等ノ者ノ申立ニ因リ強制和議ノ不認可ノ決定ヲ爲ササルヘカラス

現行法ニ於テモ不認可法文ニ從ヘハ協諧契約棄却ノ決定ヲ爲スヘキ場合ヲ列舉ス(舊商一〇四一)

- 一 舊商法第千三十八條及ヒ第千三十九條ノ規定ヲ踐行セサルトキ第千三十八條及ヒ第千三十九條ハ協諧契約ノ手續及ヒ其決議ニ關スル規定ニシテ第千三十八條ニ依レハ協諧契約ヲ提供スルコトヲ得ヘキ者ハ破産者ニシテ有罪破産ノ判決ヲ受ケヌ又其審問中ニ在ラサル者ナルコトヲ必要トシ其提供ハ第一回ノ集會又ハ十分ノ理由アル場合ニ限り以後ノ集會ニ於テ之ヲ爲スヘク又再度ノ提供ヲ爲スコトヲ得テ第一ノ集會ハ普通ノ調査會ヨリ四週日後ニ之ヲ爲シ提供書ハ少ナクトモ集會ノ二十日前ニ裁判所ニ差出シ裁判所ニ於テハ之ヲ公衆ノ展閱ニ供シ且其旨ノ公告ヲ爲ササルヘカラス

又第千三十九條ハ決議ニ必要ナル過半数ノ規定ナリ協諧契約ハ此ノ如キ周密ナル手續ニ從ヒテ之ヲ爲サシメ以テ其公平ヲ期セントスルヲ立法ノ趣意トス故ニ若シ此等ノ手續ヲ踐行セサルトキハ其契約ハ之ヲ棄却スルコトヲ要ス

- 二 協諧契約ノ條件ハ平等ナラサルヘカラス但之ニ因リテ不利益ヲ受クル者ノ承諾アリタル場合ヲ例外トスレハ草案ト異ナル所ナシ故ニ其承諾ナクシテ或債權者ニ不利益ナル條件アルトキハ其協諧契約ハ亦之ヲ棄却セサルヘカラス(一〇四一ノ二號)
- 三 協諧契約カ詐欺其他不正ノ方法ヲ以テ成リタルトキ及ヒ
- 四 協諧契約カ公益ニ觸ルルトキ即チ總債權者ニ不利益ナル場合亦其契約ハ之ヲ棄却スルコトヲ要ス(一〇四一ノ三號四號)

(乙) 強制和議ノ效力

- 一 強制和議ハ一般先取特權者ヲ羈束スルモノニ非サルコトハ前ニ一言シタル所ナリ故ニ強制和議カ確定シタル場合ニ於テ此等ノ先取特權者ハ破産手續ニ於

テ辨濟ヲ受クヘキ權利ヲ失フ者ニ非ス又強制和議ハ破産債權者ニ非サル財團ニ債權者ヲ拘束スルモノニ非サルコト亦當然ナルヲ以テ強制和議ノ確定後破産管財人ハ財團債權者ニハ通常ノ方法ニ從ヒ先ツ其債權ノ辨濟ヲ爲シ一般先取特權者ニ對シテモ亦其順位ニ從ヒ辨濟ヲ爲スコトヲ要ス但異議アル債權及ヒ確定セサル債權ニ付テハ供託ヲ爲スヘキハ當然ノ事トス(草案三一〇)

蓋シ現行法ニ何等ノ規定ナシト雖解釋ハ亦同一ナラサルヘカラス

二 強制和議ノ主要ノ效力ハ破産ノ終結ニ在リ而テ破産終結ノ結果ハ破産關係ノ終了ヲ來タスモノナルヲ以テ破産債權者カ破産者ノ財産ニ對シテ有スル破産擔保ノ權利ハ茲ニ消滅シ破産者ハ其財産ノ管理及ヒ處分ノ權利ヲ回復ス(舊商一〇四三草案三一三)但強制和議ニ依リ破産者ノ權利ニ制限ヲ加フルコトヲ得ヘキハ勿論ナレトモ此制限ハ素ヨリ前ニ説明シタニル非スシテ強制和議ニ依ル制限ニ因リ債權者カ破産者ノ財産ニ對シテ取得スル權利ハ其和議ニ因リ新タニ生スル權利ナリ

此ノ如ク強制和議ノ結果破産擔保ノ權利ハ消滅スルヲ以テ強制和議ニ於テ別段

ノ定ナキ限り管財人ハ破産産團ヲ破産者ニ返還セサルヘカラス而テ其返還ヲ爲スニ付キ現行法ニ於テハ管財人ハ破産ノ執務ヲ罷メ且計算ヲ爲スヘキコトヲ規定シ破産法草案ハ其計算ノ報告ヲ爲スタメ債權者集會ノ招集ノ申立ヲ爲シ其集會ノ承諾ヲ求ムルノ手續ニ及ハサルヘカラス(三一)而テ其集會ノ終了ハ茲ニ全然破産手續ノ終了ヲ來タシ裁判所ハ破産終了ノ規定ヲ爲シテ且之ヲ公告シ(三一・二・二七七)其公告後破産者ハ完全ニ破産財團ノ管理及ヒ處分ヲ爲ス權利ヲ回復スルナリ

### (丙) 強制和議ノ履行

強制和議ノ履行ハ破産手續ニ非ス然レトモ現行法ニ於テハ其不履行ノ場合ニハ職權ヲ以テ破産手續ヲ再施スヘキモノナルヲ以テ(舊商法一〇四四)其履行ハ破産裁判所ニ於テ之ヲ監督ス(一〇四三ノ三)草案ノ規定ニ付テハ特ニ履行ニ關シ説明ヲ要スルモノナシ

### (丁) 強制和議ノ取消

草案ノ規定ニ依レハ強制和議ハ左ノ場合ヲ於テ取消サル

一 強制和議ノ履行ヲ怠タリタル場合  
 二 詐欺破産ニ付キ有罪ノ判決確定シタルトキ  
 取消ハ裁判所ノ決定ヲ以テ之ヲ爲シ其裁判ハ破産債權者ノ申立ニ因リテ之ヲ爲ス而テ右一ノ場合ニ在リテハ其申立ハ強制和議ノ可決ニ必要ナル多數ノ破産債權者ニ於テ之ヲ爲スコトヲ要ス但同部ノ履行ヲ受ケタル債權者アルトキハ其債權者ノ員數及ヒ其債權ノ額ハ多數ヲ定ムルニ付キ之ヲ算入セス二ノ場合ニ在リテハ取消ノ申立ハ破産債權者ノ一人ニ於テ之ヲ爲スコトヲ得  
 現行法ニ於テハ

協諧契約ノ履行ノ場合ニ於テハ當然破産手續ヲ再施シ又  
 破産者カ後ニ有罪破産ノ宣告ヲ受ケタルトキハ  
 協諧契約ハ當然消滅シ

協諧契約カ詐欺其他不正ノ方法ニ依リテ成立シタルトキハ之ニ對シテ異議ノ申立ヲ爲スコトヲ得ヘク其申立ヲ爲スコトヲ得ル者ハ詐欺其他不正ノ行爲ヲ受ケタル者ニシテ又其異議カ理由アルトキハ協諧契約ハ裁判ヲ以テ之ヲ取消スヘキ

モノナリ

草案ニ於テハ詐欺ニ因リ強制和議ニ同意スルニ至リタル債權者ハ強制和議ノ定ムル所ニ從ヒ履行ヲ受ケタル債權者ト同様其讓歩ヲ取消スコトヲ得ルモ強制和議ヲ全部取消スコトヲ得ス是現行法ト草案ノ異ナル所トス

(戊) 附説支拂猶豫

協諧契約ト牽連シテ説明ヲ要スルハ現行法ニ於ケル支拂猶豫トス蓋シ協諧契約ハ破産宣告後ニ之ヲ爲スヘキニ反シ支拂猶豫契約ハ破産宣告前ニ爲スヘキモノナル點カ兩者ノ根本ノ差ニシテ其他ノ關係ニ於テハ極メテ相近似スル關係アリ支拂猶豫ハ商人カ商行為ニ因リテ生シタル債務ニ付キ自己ノ過失ナクシテ支拂ヲ中止セサルコトヲ得サルニ至リタル場合ニ於テ其債權者ノ過半数以上ノ承諾ヲ得テ爲スモノ(一〇五九)ニシテ其猶豫期間ハ一箇年ヲ超ユルコトヲ得ス但シ一回ニ限リ之ヲ延長スルコトヲ得レトモ其延長期間モ亦一箇年ヲ超ユルコトヲ得ス支拂猶豫契約ノ提供ハ舊商法第六十條ノ規定ニ從ヒテ之ヲ爲ス即チ支拂猶豫ノ申立書ヲ作り之ヲ裁判所ニ提出シ裁判所ハ之ヲ公衆ノ展閱ニ供スルカ爲メ

裁判所ニ備置キ且其旨ヲ公告スルコト協諾契約ノ提供ノ場合ノ手續ニ異ナル所ナシ  
 支拂猶豫ハ債權者集會ニ於テ之ヲ決ス而テ其決議ハ協諾契約ノ決議ト同様ノ多數ヲ以テ之ヲ決ス  
 支拂猶豫契約ノ履行ナキトモ又ハ其猶豫期間中債務者カ支拂猶豫契約ノ當事者以外ノ債權者ヨリ強制執行ヲ受ケタルトキハ直チニ破産手續ヲ開始ス支拂猶豫ヲ申立テ其承諾ヲ得ヌ又ハ之ヲ棄却セラレタルトキ若クハ後日ニ至リ債務者ニ詐欺又ハ不正ノ行爲アリタルカ爲メ又ハ法律上ノ條件ヲ欠缺セルカ爲メ支拂猶豫契約カ廢止セラレタルトキ亦同シ

## 第二編 破産手續

### 第一章 總說

破産手續ハ特別ノ強制執行手續ニシテ而テ其手續ハ一般ノ強制執行ト異ナリ裁判所カ自カラ直接ニ事務ニ當ルニアラス素ヨリ裁判所ハ破産手續ニ關與セサルニ非サレトモ破産ニ因ル強制執行ヲ直接ニ追行スル者ハ破産債權者ナルヲ以テ即チ破産ニ於ケル強制執行ハ債權者ノ自治權ヲ基本トシ裁判所ノ關與ニ依リ以テ債權者ノ權利ヲ保護スルコトヲ目的トスル手續ナル事ヲ余ハ前ニ一言シタリ  
 第一裁判所ハ如何ナル場合ニ於テ破産手續ニ關與スルヤト云フニ左ノ如シ  
 一 破産開始ノ手續ハ裁判所ノ裁判ニ依ラサルヘカラス蓋シ破産ノ開始ハ亦前ニ一言シタル如ク破産關係ノ成立原因ニシテ之ニ因リ債權者ハ破産法上ノ差押權ヲ取得スルモノニシテ此權利ノ設定ハ裁判所ノ公カラ以テスルニ非サレハ爲スコトヲ得サルモノタリ  
 二 裁判所ハ破産開始ノ手續ニ關與スルノミナラス債權者カ破産手續ニ於テ其權利ノ實行ヲ爲スニ付テモ亦裁判所ノ關與ヲ必要トス即チ裁判所ハ債權調査會

ノ期日ヲ開キ債權ニ付キ争アルトキハ裁判ヲ爲シテ其争ヲ落着セシメ又債權者ノ集會ヲ招集シ若クハ配當ニ關シ争アル場合ニ裁判ス但シ強制和議ノ認可ノ裁判ハ破産手續ニ於ケル關與ニ非スシテ這ハ寧ロ非訟裁判ノ效力ヲ有スルモノタリ蓋シ強制和議ノ契約ハ當事者ノ自由意思ニ依テ之ヲ結ヒ唯裁判所ニ於テ其契約ノ適法ナルヤ否ヤヲ調査シ適法ナル場合ニ確定ノ效力ヲ有セシムルモノニシテ素ヨリ執行手續ニ於ケル裁判ノ關與ト其性質ヲ異ニスルモノナレハナリ破産手續ニ關與スヘキ裁判所ハ之ヲ破産裁判所ト稱ス破産裁判所ハ後ニ破産開始ノ手續ニ付キ説明スル如ク現行法ニ於テハ地方裁判所破産法草案ノ規定スル所ニ依レハ區裁判所ナリ然ルニ現行法ニ在リテハ總テノ破産關與事務ヲ地方裁判所ニ於テ取扱フハ破産手續ノ迅速ヲ圖ル所以ニ非サルヲ以テ破産裁判所ノ外ニ破産手續ニ關與スル第二ノ裁判機關ヲ設ク破産主任官是ナリ而テ破産主任官ハ總テノ破産手續ヲ指揮シ且之ヲ監督スル者ニシテ又其命令ハ假執行ノ效力ヲ有スルモノナルコトヲ舊商法第九百八十三條ニ規定ス但シ其命令ニ對シテハ破産裁判所ニ即時抗告ヲ爲スコトヲ得

裁判所カ破産手續ニ關與スル方式ニ付テハ獨逸破産法及ヒ破産法草案ニ於テ一般ニ民事訴訟ノ規定ヲ準用セリ現行法ニ於テハ此明文ナシト雖亦破産手續ハ民事訴訟ノ手續ニ準スヘキモノト解スルニ非サレハ運用スヘカラサル規定少カラス思フニ立法ノ趣旨トスル所必ス此ノ如クナラサルヘカラサルナリ蓋シ破産ハ其本質ニ於テ國家ノ關與ニ依リテ不満足ナル債權者ノ權利保護ヲ目的トスル手續ナルコトハ極メテ明瞭ナル所ニシテ從テ破産ハ訴訟事件ナリト謂ハサルヘカラサルコトハ前卷ニ於テ説明シタルカ如クナルニ依リテモ法意ヲ窺フコトヲ得ヘシ

破産債權者カ其自衛權ニ基ツキ執行權ヲ行使スルニ付テモ債權者ハ常ニ各自孤立シテ行動スル者ニ非ス蓋シ破産ハ總債權者カ共同ノ利益ノ爲メニ互ニ損失ヲ分擔シ互ニ公平ノ權利實行ヲ爲スヲ目的トスル手續ナルヲ以テ破産債權者ハ共同ニ其手續ヲ實行スルノ必要アリ而テ其關係ニ於テ破産債權者ノ權利ハ株式會社ノ株主ノ共行權ニ類ス然レトモ破産債權者ハ各自債權者タル權利ヲ有シ所謂共行ノ權利ハ株主カ法人タル會社ノ利益ノ爲メニ之ヲ有スルニ反シテ各自己ノ

債權ノ利益ノ爲メニ之ヲ有シ之ヲ行使スルモノタリ而テ此ノ如ク債權者ハ共同シテ其權利ヲ實行スル必要アルカ爲メ此ニ總債權ノ團體ヲ生シ又其團體ノ共同ノ權利實行ノ爲メ破産機關ヲ必要トス

破産機關

破産機關ハ破産ニ於ケル裁判機關タル破産裁判所ハ之ヲ別トシ破産管財人ト監査委員及ヒ債權者集會ノ三者ナリ

第一 破産管財人

破産管財人ハ破産手續ニ於テ總債權者ノ爲メニ其ノ破産上ノ權利ノ實行ニ當ル機關ナリ抑モ破産債權者ノ權利ノ實行ハ其總債權者ノ自衛權或ハ一層適切ナル言葉ヲ以テ表ハセハ自治權ニ基クモノニシテ此點ニ於テ破産手續ニ依ル所ノ強制執行カ一般ノ強制執行ト異レルコトハ前ニ屢々論シタル所ナリ而シテ此總債權者ノ自衛權ニ基ク破産事務ヲ其總債權者ヲ代表シテ實行スル者ハ何人ナルカト言ヘハ即チ破産管財人ナリ

斯ノ如ク破産管財人ハ總債權者ヲ代表シテ破産事務ノ執行ニ當ル者ナリト雖モ

其選任ハ一般ノ委任契約ニ因ルモノニアラスシテ裁判所ノ裁判ニ依ルモノトス是レ破産管財人ハ總債權者ノ利益ヲ代表スルモノナリト雖モ併ナカラ總債權者間ノ公平ヲ期スルト云フニ付テハ之ヲ其任意ノ委任ニ依テ選任セシムルト云フヨリハ極メテ公平ナル人ヲ選擇シテ之ニ破産事務ヲ委ヌルコトハ之ヲ裁判所ノ權限ニ屬シ裁判所カ選任シタル人ニシテ初メテ執行事件ヲ取扱ハシムルコトヲ得ルモノニシテ同一ノ理由ヨリ裁判所ハ其任命ノ權利ヲ有スル外其監督ヲ爲ス權限ヲモ有セサレハ不可ナリ是レ即チ現行法及ヒ破産法草案ニ於テ破産管財人ノ選任及ヒ監督ヲ破産裁判所ノ權限ニ歸シ以テ總債權者ノ自治ノ權利ヲ幾分制限シタル理由ナリトス

破産管財人ハ原則トシテ一人ナリ併ナカラ裁判所ニ於テ必要ト認メタルトキハ數人ヲ選任スルコトヲ得ルモノトス而シテ破産管財人カ數人アルトキハ其職務ノ執行ハ過半数ノ意見ヲ以テ之ヲ決ス

破産管財人ノ選任ハ裁判所カ之ニ當ルト云フコトヲ前述セシカ其ノ選任ハ固ヨリ委任ニアラス而シテ破産管財人ニ選任セラレタル者ハ正當ノ事由無クンハ之

ヲ辭スルコトハ得サルナリ此關係ヨリ見テ選任セラレタル者カ破産管財人ト爲  
 ルト云フコトハ法律上ノ義務ニ基ツクモノニシテ固ヨリ其ノ選任ニ委任ノ關係  
 ヲ準用スルコトヲ爲シ得サルコトヲ再言スト雖モ其ノ爲ス所ノ行爲即チ處理ス  
 ル事務ノ實質ニ至リテハ矢張他人ノ事務ヲ管理スルモノナルヲ以テ委任ニ依ル  
 所ノ代理人トハ云フコトヲ得サルモ併ナカラ受任者ト同様ニ善良ナル管理者ノ  
 注意ヲ以テ其職務ヲ行フコトヲ必要トスルモノナリ而シテ若シ其注意ヲ怠リタ  
 ルトキニハ一切ノ利害關係人ニ對シテ損害賠償ノ責ニ任スルモノトス  
 破産管財人ハ報酬ヲ受クルコトヲ得ルモノトス併ナカラ其報酬モ亦固ヨリ契約  
 ニ依テ定ムモノニアラスシテ裁判所カ之ヲ定ムルモノトス是レ管財人ノ選任其  
 モノカ已ニ裁判所ノ權限ニ屬シテ居ルト云フ結果トシテ當然ノコトナルカ一面  
 又其ノ額ヲ當事者ノ任意ニ任セルト云フコトニナルト時トシテハ或ハ破産管財  
 人ハ事情ニ因リ過多ノ報酬ヲ受クルコトアルヘク或ハ反對ノ場合ニ於テハ債  
 權者ニ於テ非常ニ之ヲ出シ惜ムト云フカ如キ結果ニ至ルコトヲ防クコトヲ得サ  
 ルヲ以テ報酬額ヲ定ムルコトモ裁判所ノ權限ニ歸シ自由ノ裁量ニ依リテ其定メ

ニ或ハ不公平アルコトナキヲ期スルモノトス

裁判所ハ破産管財人ヲ選任スルコトヲ得ル結果トシテ從ツテ其解任モ亦裁判所  
 ニ於テ之ヲ爲スモノトス併ナカラ其解任ヲ爲スニ付テハ債權者集會或ハ監査委  
 員ヨリ其申立ヲ爲スコトヲ得ルモノトス即チ債權者集會ニ於テ或ハ監査委員ニ  
 於テ破産管財人カ不當ナリト云フコトヲ認メタルトキハ裁判所ニ其解任ノ申立  
 ヲ爲スコトヲ得ルモノナリト雖トモ固ヨリ裁判所ハ職權ヲ以テシテモ其解任ヲ  
 爲シ得ルコトハ當然ノコトナリ而シテ管財人ヲ解任スル場合ニアツテハ其管財  
 人ヲ審訊スルコトヲ必要トスルモノトス

管財人カ或ハ解任セラレ或ハ其他ノ事由ニ依リテ其ノ任務カ終了セシ場合ニ於  
 テハ債權者集會ニ計算ノ報告ヲ爲ス義務アルモノトス若シ又破産管財人ノ死亡  
 ニ因テ其任務カ終了セシトキニハ其相續人ニ於テ計算報告ヲ爲サルヘカラス其  
 計算ノ報告ニ付テハ破産者破産債權者又ハ後任ノ破産管財人ハ債權者集會ニ於  
 テ異議ヲ述フルノ權利アリ

若シ異議ヲ述ヘサリシトキハ是等ノ者ハ計算ヲ承認シタルモノト看做スモノト



又其計算報告ニ付テハ監査委員ニ於テ意見ヲ述フル必要アルモノトス而シテ其意見ハ豫メ意見書ヲ作テ債權者集會ノ日ヨリ三日前ニ裁判所書記課ニ提出スルコトヲ要シ又關係人ニ閱覽セシムルコトヲ必要トスルモノトス

又破産管財人ノ任務終了ノ場合ニ於テハ後ノ管財人カ其受繼ヲ爲スマテ全ク破産管財人トシテノ事務ヲ執ル者無ナキニ至ルコトハ破産財團ニ取テハ非常ニ危険ナルヲ以テ乃チ前ノ管財人ハ後ノ管財人カ財産ヲ管理スルコトヲ得ルニ至ル時マテハ縱令任務終了後ト雖モ必要ナル處分ハ之ヲ爲ササルヘカラス若シ又破産管財人ノ任務終了カ或ハ破産關係ノ消滅ニ基ク如キ場合ニ於テハ管財人ハ破産者カ自ラ財産ヲ管理スルコトヲ得ルニ至ルマテ同様必要ナル處分ヲ爲ササルヘカラス

## 第二 監査委員

監査委員ナルモノハ現行法ニハ存在セス現行法ニハ監査委員ハナキモ破産裁判所以外ニ破産主任官ナルモノ存セリ併シナカラ其破産主任官ノ權限ハ監査委員トハ全ク別箇ナリ結局現行法ニ於テハ破産裁判所ハ合議裁判所ナルヲ以テ直接ノ監督ヲナス破産主任官ヲ必要トス但シ其職分ハ監査委員ト破産主任官ト各同シカラスト雖モ管財人ニ對スル監督ノ權利ヲ有スル點ハ相似タリト謂ハサルヘカラス尙一言ヲ要スルコトハ破産法草案ニ於テモ監査委員ヲ置クヤ否ヤト云フコトハ第一回ノ債權者集會ニ於テ議決スルモノナル故ニ草案ノ規定ノ下ニ於テ監査委員ハ破産手續ニ於ケル必要ナル機關ニハアテサルナリ斯ノ如ク監査委員ヲ置クヤ否ヤハ第一回ノ債權者集會ニ於テ議決スルモノナルカ若シ其集會ニ於テ監査委員ヲ設置セスト云フコトニ決議スルモノ後ノ債權者集會ニ於テ之ヲ置クト云フコトヲ決議ヲ爲シテモ宜シキモノトス又第一回ノ集會ニ於テハ之ヲ置クト云フコトヲ決議ヲ爲シ置クモ後ノ集會ニ反對ノ決議ヲスルコトヲ妨ケサルモノトス又監査委員ノ選任ハ債權者集會ニ於テ之ヲ決スルモノニシテ監査委員ノ任務ハ其文字ノ表ハシテ居ル如クニ破産管財人ノ行爲カ果シテ適法ナルヤ否ヤ或ハ又適當ニ其事務ヲ取扱フヤ否ヤト云フコトニ付テ監督調査ヲスル機關ナリ此目的ノ爲ニ監査委員ハ何時ニテモ破産管財人ニ對シテ破産財團ニ關スル報告ヲ求メ

又財團ノ狀況ヲ調査スルコトヲ得ルモノトス  
 監査委員ノ選任ハ債權者集會カ爲スト同時ニ其解任モ亦債權者集會ニ於テ之ヲ爲スモノトス  
 監査委員カ其職務ヲ行フ場合ニ於テハ其職務ノ執行ハ過半數ヲ以テ之ヲ決スルモノトス  
 又監査委員ハ善良ナル管理者ノ注意ヲ以テ其職務ヲ行ハサルヘカラスト云フコトモ破産管財人ト異ナルコトナシ其注意ヲ怠リタルトキハ一切ノ利害關係人ニ對シテ損害賠償ノ責ニ任スルモノトス  
 監査委員モ亦報酬ヲ受クルモノトス而シテ其額ハ裁判所之ヲ定ムルナリ是レ監査委員ノ選任ハ債權者ノ集會ノ決議ニ依ルト雖トモ報酬ニ至ツテハ之ヲ集會ノ意見ニ一任シ任意ノ契約ヲ以テ定ムルト云フコトハ不公平ノ處理ニ流ルル虞アルヲ以テ公平ナル報酬ヲ定ムル必要上此報酬ノ額ノ決定ノミハ裁判所ノ權限ニ屬セシメタル所以ナリ  
 監査委員ハ債權者集會ニ於テ選任スルト同様ニ其解任ハ又債權者集會ニ於テ之ヲ決議スルモノトス

### 第三 債權者集會

債權者集會ハ破産債權者ノ會合ニ成立ツモノナリ而シテ此ノ機關ハ常設ノモノニアラスシテ裁判所カ隨時之ヲ招集スルモノトス而シテ其招集ニ付テハ破産管財人又ハ監査委員ハ其申立ヲ爲スコトヲ得ルモノニシテ固ヨリ裁判所ノ職權ヲ以テ召集スルコトヲ得ヘキハ當然ナリ債權者集會ノ召集ハ破産管財人若クハ監査委員ニ於テ其申立ヲ爲スコトヲ得ルノミナラス總債權額ノ五分一以上ニ當ル破産債權者モ亦其申立ヲ爲ス事ヲ得是レ草案ノ規定ニシテ現行法ニハ存在セス現行法ノ規定ニ依レハ債權者集會ハ破産主任官カ之ヲ招集スルモノトス又其集會ノ時期モ亦破産主任官ニ於テ之ニ當ルモノナリ而シテ其召集ニ付テハ誰カ申立ヲ爲ス事カ出來ルト云フコトニ付テハ全ク規定ヲ存セス要スルニ破産主任官ハ必要アル毎ニ職權ヲ以テ之ヲ召集スルト云フコトニ解釋ヲ爲ササルヘカラス債權者集會ノ召集ニ付テハ破産法草案ニハ第七十二條ノ特別規定アリ即チ裁判所ハ債權者集會ノ期日及ヒ議決スヘキ事項ヲ定メ豫メ之ヲ公告セサルヘカリス併ナカラ債權者集會ノ續行期日ヲ定ムル場合ニ於テハ別ニ公告スルコトヲ必要トセスシテ其言渡ヲ爲スノミヲ以テ宜シトス併ナカラ言渡ヲ爲ササルトキニ

ハ一般ノ規定ニ從ツテ公告ヲ爲スコトヲ要ス現行法ノ規定ニ依レハ其召集ハ破産主任官カ爲スモノニシテ破産主任官ハ會議ノ事項ヲ明示スル公告ヲ以テ之ヲ爲スト云フコトニ爲リ居レリ固ヨリ召集ノ公告ニ付テハ其期日ヲモ明カニセサルヘカラスト云フコトハ當然ノコトナリト思惟ス

債權者集會ニ於テ議決ヲ爲スニハ出席ヲナシ居ル所ノ破産債權者ノ過半數ニシテ且ツ其過半數者ノ債權額カ出席セル所ノ破産債權者ノ總債權ノ半額ニ超ユルモノノ同意アルコトヲ必要ナリトス是レ草案ニ於テモ現行法ニ於テモ同様ナリトス

議決權ヲ有スル處ノ者ハ固ヨリ破産債權者ナリ而シテ破産債權者ハ其議決權ヲ行フニ付テ自ラ出席ヲスル必要ハナク代理人ヲ以テ其議決權ヲ行フコトヲ得ルモノナリ議決權ノ數ニ付テ言ヘハ債權者ノ各人ハ一個ヲ有スルニ止マルノテアル即チ議決權ハ頭數ニ依テ定マルモノテアル未確定ノ債權ヲ有スル者或ハ別除權ヲ行使シテ其行使ノ方法ニ依テ辨濟ヲ受クルコト能ハサルヘキ債權額ニ付テ議決權ヲ行ハントスル者アル場合ニ於テ若シ破産管財人ナリ又ハ破産債權者カ

異議ヲ唱フルトキニハ裁判所ハ其者ヲシテ議決權ヲ行ハシムヘキヤ否ヤ及ヒ如何ナル金額ニ付テ之ヲ行ハシムヘキヤヲ定ムルモノトス停止條件附債權者或ハ將來ノ請求權ヲ有スル破産債權者カ議決權ヲ行ハントスル場合ニハ矢張り未確定ノ債權者ト同様ノ制限ヲ受クルモノトス是亦草案ニアル規定ノ説明ニシテ現行法ニ於テハ右ノ如キ特別ノ制限ノ規定ヲ存セス

茲ニ一言セサルヘカラサルコトハ債權者ノ議決權ハ頭數ニ付テ之ヲ行フモノニシテ一人ハ一個ノ議決權ヲ有スルト云フノハ前ニ説明シタル所ナルカ併ナカラ其議決ニ付テハ既ニ説明シタル如ク常ニ出席破産債權者ノ總債權ノ半額ニ超ユル者カ同意セサルトキハ其決議ハ不成立ニ終ルモノトス其債權額モ亦其議決權ノ價值ニ付テ固ヨリ重大ノ關係ヲ有シ居ルト雖トモ債權額幾何ニ付テ一個ノ表決權ヲ有シテ居ルト云フ如キ趣意ニアラサルカ故ニ債權額ヲ本位トシテ議決權ノ數ヲ定メタルモノニ非ラスト云フコトハ茲ニ特ニ注意シ置クヲ必要トス

## 第二章 破産開始ノ手續

破産手續ハ之ヲ破産開始ノ手續ト權利實行ノ手續ノ二段ニ分チテ説明スルヲ便

トス

破産開始ノ實體上ノ要件ハ前ニ説明シタリ而テ破産ハ破産宣告ニ因リテ開始スヘキモノナルコト亦前編ノ説明ニ依リテ明カナリトス

破産開始ノ手續ハ破産宣告ヲ爲スニ付キ定メタル訴訟上ノ特別手續ヲ謂フ而テ其訴訟上ノ手續ハ破産ノ申立ニ始マリ破産ノ宣告ニ終ル但シ民法第七十條等ニ依リ裁判所カ職權ヲ以テ破産ノ宣告ヲ爲スヘキ場合アルコトヲ認メタルカ故此等ノ場合ニ於テ破産手續ハ破産ノ申立ニ因リテ開始スヘキ原則ニ對シ例外アルコトヲ注意セサルヘカラス而テ凡ソ破産ノ宣告ヲ爲スカ爲メニハ先ツ訴訟手續ノ原則ニ從ヒ審理ヲ要スルハ謂フマテモナキ所ニシテ右但書トシテ掲ケタル場合等ニ於ケル手續ハ審理ノ着手ニ始マルモノト謂ハサルヘカラス

### 第一節 破産ノ申立

#### 第一款 申立人

破産ノ申立ヲ爲スコトヲ得ル者ハ第一債權者第二債務者ナリ蓋シ債權者カ破産ノ申立ヲ爲スハ其執行權ニ基キ債務者ノ破産ノ申立ハ其ノ財産ヲ委付スルノ權

利ニ基因スルモノナルコトハ前編ニ於テ説明シタリ

#### 第一項 債權者ノ申立

債權者ハ破産ノ申立ヲ爲スコトヲ得而テ其債權者ハ破産債權者タルコトヲ得ヘキ總テノ債權者ヲ指スモノタリ故ニ既ニ辨濟期ニ達シタル債權ヲ有スル債權者カ破産ノ申立ヲ爲スコトヲ得ヘキハ勿論期限附債權者將來ノ債權ヲ存スル者又ハ條件附債權ト雖モ皆亦破産ノ申立ヲ爲スコトヲ得蓋シ此等ノ債權者ト雖モ破産手續ニ於テ債權ノ公平ナル履行ヲ受クヘキ權利ヲ有スル者ニシテ既ニ辨濟期ニ到來セル債權ヲ有スル債權ノ優先ノ辨濟ヲ妨クルコトヲ得スンハアルヘカラス然ルニ若シ此等辨濟期ニ到來セサル債權ヲ有スル者ニ破産ノ申立ヲ爲スコトヲ許ササルトキハ辨濟期ニ到來セル債權者ノミ其債權ノ執行ヲ爲シ而テ自己ノ債權カ辨濟期ニ達シタル曉ニ於テハ其財産ハ自己ノ債權ヲ完済スルニ足ラス極端ノ場合ニ付テ曰ヘハ債權者ニ厘毫ノ資産ナキニ至ルコトナシト謂フヘカラス抑モ條件附債權期限附債權又ハ將來ノ請求權ヲ有スル債權者ニ破産手續ニ參加シ平等ノ辨濟ヲ受クル權利ヲ認メタル所以ノモノ蓋シ此等ノ債權者ニ破産ノ手

破産法 破産手續 破産開始ノ手續 債權者ノ申立

續ニ於テ直チニ其權利ノ實行ヲ爲スコトヲ許シタルモノナレハ其權利ノ完全ノ實行ヲ爲スコトヲ得セシムルニハ之ヲシテ進テ破産ノ申立ヲ爲スコトヲ得セシメサルヘカラサルハ當然ノ事理ナルカ如シ  
破産法草案ノ規定スル所ニ依レハ相續財産ニ對シテ破産ノ宣告ヲ爲スコトヲ得ヘキ者ハ相續債權者ナリトス故ニ受遺者ハ相續財産ニ對スル破産申立ヲ爲スコトヲ得ス

### 第一一項 債務者ノ破産申立

破産法草案第三百三十六條及ヒ第三百三十七條ニ依レハ債務者本人又ハ法人カ債務者ナル場合ニ於テ理事取締役其他ノ機關ニ於テ破産ノ申立ヲ爲スコトヲ得ヘク舊商法第九百七十八條ノ規定スル所ニ依レハ亦債務者本人ニ於テ破産ノ申立ヲ爲スコトヲ得ヘキヲ明カニシタリ蓋シ兩立法ノ規定ハ粗密ノ差異ハアレトモ結局同趣旨ナラサルヘカラス而テ本項ノ表題ニ於テ債務者ノ破産ノ申立ト稱スルモノ亦債務者本人ノ外之ニ準スヘキ法人ノ機關タル社員又ハ役員ノ破産ノ申立ヲモ包含スルモノナリ

債務者ハ自然人ナル場合ニ於テ其債務者又ハ其法定代理人カ破産ノ申立ヲ爲スコトニ付テハ茲ニ説明ヲ要スルモノナシ債務者カ法人ナル場合ニ於ケル破産ノ申立ニ付キ今少シク草案ノ規定スル所ヲ説明セムニ  
民法ノ規定ニ依ル法人及ヒ産業組合ニ對スル破産ノ申立ハ理事ニ於テ會社ニ對スル破産ノ申立ハ其會社ノ種類ノ異ナルニ從ヒテ無限責任社員業務擔當社員(舊商法ノ規定ニ依ル合資會社ニ就テ謂フ)取締役又ハ精算人ハ其全員又ハ其一部ニ於テ之ヲ爲スコトヲ得ヘク又其他ノ法人ニ在リテハ此等ノ社員又ハ取締役ニ準スヘキ者ニ於テ破産ノ申立ヲ爲スコトヲ得ヘキナリ抑モ此事ハ現行法ニ於テ特別ニ規定セスト雖モ亦同様ノ解釋ヲ爲ササルヘカラサルコトハ前ニ一言セリ  
法人ノ理事者ハ其法人ニ對スル破産ノ申立ヲ爲スコトヲ得ルノミナラス民法商法其他特別法ノ規定ニ依レハ此等ノ者ハ特定ノ場合ニ於テ法人ニ對スル破産ノ申立ヲ爲ス義務ヲ負フ即チ民法上ノ法人及ヒ合名會社並ニ合資會社ハ其清算中ニ於テ又株式會社及ヒ株式合資會社ハ其營業中ト雖モ其法人ノ財産ヲ以テ其債務ヲ完済スルコト能ハサル場合ニ於テ清算人又ハ取締役株式合資會社ノ無限責

任社員ハ破産ノ申立ヲ爲スノ義務アリ其他産業組合法其他ノ特別法ニモ之ニ類似スル規定アレトモ煩ヲ避クル爲メ説明ヲ省ク  
 現行破産法ニハ債務者又ハ之ニ準スヘキモノニ破産ノ申立ヲ爲スヘキ義務ヲ負ハシメタル規定ナシト雖支拂停止ヲ爲シタル本人又會社ニ在リテハ業務擔當ノ任アル社員取締役又ハ清算人ハ支拂停止ノ日ヨリ起算シテ五日內ニ支拂停止ノ届出ヲ爲スノ義務アリ若シ其義務ニ違反シタル者ハ破産ノ場合ニ刑事上ノ制裁アリ此點ニ關スル舊商法草案理由書ノ説明ヲ觀ルニ其一節ニ債務者ノ申立ニ因ル破産ハ此義務アルニ依リテ現實ナルヲ得ヘク又債權者ノ申立ニ因ル破産ノ場合ニ於テ其債務者カ此義務ニ基ツキ自カラ支拂停止ノ狀況ヲ開陳スヘク其資産ノ狀況ハ之ニ依リテ最明瞭ナルヲ得ントアリ然レトモ債務者ヲシテ自カラ支拂停止ノ届出ヲ爲スヘキ義務ヲ負擔セシメ或ハ破産ノ申立ヲ爲スノ義務ヲ負擔セシムルハ德義上ノ問題トシテハ不可ナルノ理由ナキモ其義務ヲ法律的タラシムルハ債務者本人ニ付テノミナラス法人ノ理事者ニ付テモ苛酷ナリ從テ亦實效ナキ所タルヘシ而カモ若シ債務者ニシテ自カラ破産ノ申立ヲ爲ス場合ニ於テハ進

テ資産ノ狀況ヲ明カニスヘク別ニ届出ヲ命スルハ多クハ無意味ニ終ラサルヘカラス故ニ殊ニ債務者本人ニ直接又ハ間接破産ノ申立ヲ爲スヘキヲ強要シ而カモ其申立ヲ爲ササル場合ニ刑事上ノ制裁ヲ附スルカ如キハ斷シテ不當ト謂ハサルヘカラス此理由ノ下ニ獨逸破産法ニ於テモ我破産法草案ニ於テモ少ナクトモ債務者本人ニ或ハ支拂停止ノ届出ヲ強要シ或ハ破産ノ申立ヲ爲スヘキ義務ヲ命スルカ如キ規定ヲ爲サス

### 第一款 申立ノ内容

申立ノ内容換言スレハ申立書ニ包含スヘキ事項ニ付テハ現行法ニ特ニ之ヲ明カニスル法文ナシト雖モ破産ノ申立書ニハ其申立ヲ爲ス趣旨及ヒ其申立ノ原因タル事由ヲ記載セサルヘカラサルハ疑ナキ所ナリトス破産法草案ノ規定ニ依レハ債權者カ破産ノ申立ヲ爲ス場合又ハ法人ノ理事者クハ會社ノ無限責任社員業務擔當社員取締役清算人ニ於テ破産ノ申立ヲ爲ス場合ニ於テハ破産ノ原因ハ申立ト同時ニ之ヲ説明スルコトヲ必要トシ若シ其説明ヲ缺クトキハ申立ハ直チニ棄却セララルヘシ

第一節 破産申立ノ審理及裁判

第一 破産申立ノ審理及ヒ裁判ヲ爲ス權限ヲ有スル官廳ハ裁判所ニシテ而テ其裁判所ヲ破産裁判所ト稱ス

破産裁判所ハ裁判所構成法ノ規定スル所ニ依レハ地方裁判所ナリトス(裁判所構成法第二十八條)其土地ノ管轄ニ付テハ現行破産法ニ直接ノ明文ナシト雖モ舊商法第九百七十九條ニ依レハ支拂停止ノ届出ヲ爲スヘキ裁判所ハ營業所又ハ住所ノ所在地ノ裁判所ニシテ而テ支拂停止ノ届出ヲ受クル裁判所カ破産裁判所外ニ之アルヘカラサルハ勿論ナルヲ以テ現行法ニ依ル破産裁判所ハ債務者ノ營業所若シ營業所ナキトキハ住所ノ所在地ノ裁判所ナリト謂ハサルヘカラス而テ其ノ所謂營業所ハ主タル營業所ヲ指スモノト解釋スルヲ相當トス

破産法草案ハ裁判所構成法ノ破産事件ノ管轄ニ關スル規定ヲ改メ破産事件ハ特種ノ執行事件トシテ之ヲ區裁判所ノ管轄ニ歸セシメ其土地ノ管轄ハ債務者ノ主タル營業所若シ營業所ナキトキハ其普通裁判所ノ所在地ニ依リテ之ヲ定ムヘキモノト爲シタリ(草案第一〇二三六一)

第二 破産ノ申立ニ付テノ審理手續ニ關シテハ現行法ニ在リテハ第九百七十八條第二項ニ之ヲ規定ス即チ裁判所ハ口頭辯論ヲ經スシテ裁判ヲ爲スコトヲ得ト又破産法草案ノ規定ニ依ルモ同様ニシテ草案第七條ノ規定ニ依レハ破産手續ニ關シテハ裁判所ハ口頭辯論ヲ經スシテ裁判ヲ爲スコトヲ得ルナリ口頭辯論ニ付テハ現行法ニ特別ノ規定ナシト雖モ惟フニ民事訴訟法ノ規定ニ依ラシメン趣旨ナリト解スルノ外ナカルヘシ草案ハ第五條ニ依リ破産手續ニ民事訴訟法ノ規定ヲ準用スヘキコトヲ明カニス但準用トアルハ民事訴訟法ニハ一般ノ訴及ヒ執行ニ關スル事項ヲ規定シタルノミナレハ其規定ハ直チニ之ヲ破産事件ニ適用スヘカラサルカ爲メニシテ準用ノ文字アルカ爲メ右草案カ破産事件ヲ訴訟事件ニ非スト謂フノ趣旨ヲ明カニスルモノニ非サルハ異論ナキ所反テ訴訟法ノ規定カ廣ク破産事件ニ準用セラルヘキヲ明カニシタル規定ハ破産ヲ以テ訴訟事件ナルコトヲ明カニスルモノト謂フコトヲ得ヘシ口頭辯論ヲ經スシテ裁判ヲ爲ス場合ノ審理手續ニ付テハ現行法ニモ亦破産法草案ニモ何等ノ明文ナシ裁判所ハ宜シク相當ノ方法ニ依リ債務者其他ノ關係人ヲ

審訊シ適宜調査ヲ爲スヘキナリ唯草案ニ於テハ裁判所ハ破産手續ニ關シテ一般ニ必要ナル職權調査ヲ爲スコトヲ得ヘキコトヲ規定シ一般訴訟法ノ不干涉主義ニ對スル一變例ヲ設ケタリ又草案ニハ法人ノ理事者又ハ清算人カ其法人ニ對シテ破産ノ申請ヲ爲ス場合又ハ債權者カ破産申請ヲ爲ス場合ニ破産ノ原因ヲ疏明スヘキコト又債權者ニ非サル者カ申立ヲ爲ス場合即チ債務者自カラ又法人カ債務者ナル場合ニ於テハ其理事者又ハ清算人ノ全員カ破産ノ申立ヲ爲ス場合ニハ財産一覽及ヒ債權者並ニ債權者ノ氏名住所ヲ記載シタル書面ヲ提出スルコトヲ要スル旨ヲ規定スレトモ這ハ破産ノ申立ヲ爲スニ付テノ要件ニシテ此要件ヲ具ヘサル申立ハ之ヲ棄却スヘク疏明アル場合ニ於テ初メテ前段ニ説明シタル如ク適當ノ調査ヲ爲シ殊ニ相當トスル場合ニ於テハ口頭辯論ヲ經テ破産ノ原因ノ有無ヲ調査スヘキモノニシテ申立ト同時ニ爲スヘキ一片ノ疏明ニ依リ破産ヲ宣告スヘキ事ヲ規定シタルニ非サルナリ又債務者又ハ法人ノ理事者ノ全員カ破産ノ申請ヲ爲ス場合ニ於テハ素ヨリ申立ト同時ニ破産ノ原因ヲ疏明スルヲ要セサレトモ此場合ニ於テ何等ノ調査ヲ爲スコトナク破産ノ宣告ヲ爲スコトヲ得サルヘ

ク之ヲ要スルニ申立ニ附スヘキ疏明ノ事ハ破産申立ニ付テノ審理手續ニ關スルモノニ非サルヲ注意セサルヘカラス  
口頭辯論ニ於テ當事者ノ爲スヘキ事ハ一般訴訟ノ辯論ニ於ケルカ如ク各當事者ハ其主張スル事項ニ付キ義務アル證據ヲ舉ケテ其主張ヲ證明セサルヘカラス即チ債務者カ支拂不能ノ状態ニ在ルコト及ヒ其事由ヲ證明セサルヘカラス又債務者自カラ破産ノ申立ヲ爲ス場合ニ於テハ多クハ其陳述自體ニ依リ破産ノ原因ヲ認定スルコトヲ得ヘケンモ亦支拂停止或ハ支拂不能ノ事實ニ付キ爭疑アル場合等ニ於テモ其證明ヲ要スルハ勿論ナリトス

### 第三 申立ニ付キテノ裁判

申立ノ棄却 裁判所カ破産ノ申立ニ付キ調査ヲ爲シタル結果其申立ノ理由ナキコト明カナル場合即チ申立人カ其申立ヲ爲ス資格ナキコト又ハ破産ノ原因タル事由ナキコト明カナル場合ハ勿論此等ノ點ニ付キ申立人カ適當ノ證明ヲ爲スコト能ハサル場合ニ於テ其申立ヲ理由ナシトシテ之ヲ棄却セサルヘカラサルハ言フマテモナキ所ニシテ草案ノ規定スル所ニ依リ疏明ヲ爲スヘキ場合ニ其疏明ヲ



爲ササルトキ又ハ債權者以外ノ者ニ於テ換言スレハ債務者又ハ之ニ準スヘキ法人理事者カ破産ノ申立ヲ爲ス場合ニ於テ財産ノ狀況及ヒ債權者並ニ債務者ヲ明カニスル書面ヲ提出セサルトキハ其申立ノ理由アルヤ否ヤニ付キ進テ調査スルコトヲ要セス直チニ之ヲ棄却スヘキモノトス但シ右書面ノ提出ハ破産ノ申立ト同時ニ之ヲ爲スコト能ハサル場合ニ在リテハ爾後遲滯ナク之ヲ提出スルモ妨ケナシ(草案五四三)

債權者カ破産ノ申立ヲ爲ス場合ニ於テハ裁判所ノ相當ト認ムル費用ヲ豫納スルコトヲ要ス(商法施行法一三九草案一四四)若シ其豫納ナキトキハ裁判所ハ破産ノ申立ヲ棄却スルコトヲ得但必棄却スルコトヲ要スルニ非ス而テ若シ裁判所カ其申立ヲ棄却スル場合ニ於テハ破産手續ノ費用ハ裁判所ニ於テ必要ト認ムル限度ニ於テ假リニ國庫ヨリ之ヲ支辨シ更ニ破産財團ヨリ財團債權ノ行使ニ因リテ徵收スヘキモノトス(商法施行法一四〇草案一四六)

草案ノ規定ニ依レハ裁判所カ破産財團ヲ以テ破産手續ノ費用ヲ償フニ足ラスト認メタルトキハ破産ノ申立ヲ棄却スルコトヲ得(草案一四六)

現行法ハ破産財團ヲ以テ破産手續ノ費用ヲ償フコト能ハサル場合ニ於テ破産ノ申立ヲ棄却スルコトヲ得ヘキヲ規定セス却テ此ノ如キ事由アルトキハ破産ノ宣告ヲ爲シ之ヲ公告シタル後爾後ノ手續ヲ停止スヘキコトヲ明カニセリ之ヲ破産法草案カ破産ノ申立ヲ棄却スルコトヲ得ルモ債務者ハ仍ホ之ヲ破産者ト看做シタルニ比スレハ其實際ノ結果ニ於テ差異ナキナリ

以上説明シタルカ如キ申立棄却ノ事由ナキ場合ニ於テ裁判所ハ茲ニ債務者ニ支拂不能又ハ支拂停止ノ事實アルヤ否ヤヲ審査シ其事實ナキコトヲ認メタルトキハ破産申立ヲ理由ナシトシテ棄却ス

#### 第四 破産ノ宣告

第二ニ於テ説明シタル申立棄却ノ事由ナク反テ債務者カ現行法ノ規定ニ依レハ支拂ヲ停止シ又破産法草案ノ規定ニ依レハ支拂ヲ爲シ能ハサルコト明カナルトキハ裁判所ハ此ニ決定ヲ以テ破産ノ宣告ヲ爲ス

現行法ノ規定ニ依レハ破産決定書ハ左ノ事項ヲ包含スルコトヲ要ス

一 支拂停止ノ日時但此日時ハ後日裁判所ノ決定ヲ以テ之ヲ定ムルコトヲ得

- 二 破産主任官及ヒ一人又ハ二人以上ノ破産管財人ノ選定
- 三 破産財團ノ保全ニ必要ナル處分ニ付テノ命令
- 四 破産ノ債務者又ハ財團ニ屬スル物ノ占有者ニ對スル拂渡差止ノ命令
- 五 破産者ノ總債權者ニ對シ其請求權ヲ短クモ三箇月長クトモ六箇月ノ期間ニ破産主任官ニ届出ツヘキ旨ノ催告
- 六 調査會ノ期日及ヒ債權者集會ノ期日ノ指定
- 七 破産宣告ノ日時

今之ヲ破産法草案ノ規定ニ比スルニ其規定ニ依レハ

- 一 破産決定書ニハ破産宣告ノ年月日ヲ記載スルコトヲ必要トス
- 二 破産宣告ト同時ニ左ノ事項ヲ定ムルコトヲ必要トセリ

(イ)破産管財人ノ選任

現行法第二號ト同一ノ事項ニシテ此事項及ヒ以下掲クル事項ヲ破産宣告ノ決定ノ内容ト區別シタル現行法ト草案ト決定ノ形式ヲ異ニスル點ニシテ草案ノ趣旨ヲ可トスルカ如シ

(ロ)債權届出ノ期間但其期間ハ破産宣告ノ時ヨリ二週間以上四箇月以下ナルコトヲ要ス

現行法第五號ニ該當シ唯其届出期間ヲ短縮スルノミ

(ハ)第一回ノ債權者集會ノ期日但其期日ハ破産宣告ノ時ヨリ一箇月以内タルコトヲ要ス

(ニ)債權調査ノ期日但其期日ト債權届出期間ノ末日トノ間ニハ一週間以上一箇月以下ノ期間ヲ存スルコトヲ要ス

(ハ)(ニ)ノ期日ハ之ヲ合併スルコトヲ得

現行法第六號ニ該當ス唯其期日ニ付キ相當ノ制限アルノミ(一四九)

(ホ)破産財團ニ屬スル財産ヲ所持スル者例ハ債權者ヨリ財産ヲ借用セルカ如キ者又ハ破産者ノ債務者ニ對シテハ破産者ニ其財産ヲ(1)交付シ又債務ノ辨濟ヲ爲スヘカラサル旨(2)此ノ如キ財産ヲ所持シ又ハ債務ヲ負擔スルコトヲ破産管財人ニ届出ツヘキ旨(3)若シ財産ヲ所持スル者カ其財産ニ付キ別除權ヲ有スル場合ニ於テハ其債權ヲモ届出ツヘキコトヲ命スルコトヲ要ス而テ

此届出ノ懈怠ニ付テハ制裁アリ即チ届出ヲ怠タリタル者ハ之ニ依リテ財團ニ生シタル損害ヲ賠償スルコトヲ要ス(一五〇)

右ハ現行法第四號ニ該當ス但是亦破産決定中ニ掲ケスシテ特別ニ之ヲ定メシメ破産決定ノ内容ヲ爲スモノニ非サル點ニ於テ現行法ト相違アルコト一乃至四ニ掲ケタル所ト異ナラス

#### 第五 破産宣告ノ告示

破産ノ宣告ハ事實上當事者間ニ存スル法律關係ヲ是認スル裁判ニ非スシテ其裁判ニ依リテ事實上支拂不能ノ債務者ニ對シ破産ヲ宣告シ其債務者ヲ破産者ト爲シ其者ト關係人トノ間ニ破産上ノ法律關係ヲ生スルモノニシテ此關係ニ於テ破産ノ宣告ハ創設的宣言ノ效力ヲ有スル裁判ナリ故ニ其裁判ハ獨リ訴訟ノ當事者タル申立人ト債務者トノ間ニ效力ヲ生スルノミニ非スシテ總テノ利害關係人ニ對シテノ效力ヲ生スルモノタリ此ニ於テ破産ノ宣告ハ言渡又ハ送達ヲ必要トスル外之ヲ第三者ニ告知スルカ爲メ公告セサルヘカラス(案一二三)

一 裁判ノ言渡及ヒ送達

破産手續ハ一ノ訴訟手續ナルカ故ニ其裁判ハ一般民事訴訟法ノ規定ニ準ヒテ之ヲ爲スヘキモノタリ蓋シ此事ハ破産法草案ニ在リテハ明カニ之ヲ規定シ現行法ニハ明カナル規定ナシト雖モ亦同様ニ解釋セサルヘカラス果シテ然リトセハ裁判ハ口頭辯論ヲ經テ之ヲ爲ストキハ之ヲ言渡シ否ラサル場合ニ於テ言渡ササル裁判ハ職權ヲ以テ之ヲ當事者ニ送達セサルヘカラス(民訴二四五草案一〇五參照)

但草案ニ於テハ破産ノ決定ハ破産者及ヒ知レタル債權者ニモ送達スルコトヲ必要トセリ(一五二)

破産法草案ノ規定ニ依ルモ現行法ノ規定ニ依ルモ破産ノ決定ハ宣告ノ時ニ其效力ヲ生ス而テ裁判ノ宣告ハ之ヲ言渡ス場合ニ於テハ其言渡ノ時ニ在ルヘキハ疑ナキ所ナレトモ言渡ヲ爲ササル場合ニ於ケル破産ノ宣告ハ何時ニ在ルヤニ對シテハ議論アル所ナレトモ最穩健ナル解釋ハ判事カ決定書ニ署名シタル時ニ在リト爲スモノナリ素ヨリ署名ヲ爲シタル後ニ於テ判事カ決定書ノ其手ニ在ル間ニ於テ之ヲ變更スルコトヲ得ルヤ否ヤハ別問題ナレトモ決定書ハ未タ之ヲ發表セサル間ニ於テハ設令署名ヲ爲シタリトスルモ猶ホ一ノ草案ニ過サルヲ以テ自由

ニ變更スルコトヲ得ヘキハ勿論ニシテ唯其決定カ判事ノ手ヲ離レ其決定カ外部ニ發表セラレタル場合ニ於テ其裁判ノ宣告ノ時期如何ノ問題ヲ生スルナリ蓋シ破産ノ宣告ニハ宣告ノ年月日ヲ記載セサルヘカラサルヲ以テ其宣告ノ時カ裁判ノ送達又ハ公告ノ時ト同一ナルコトヲ得ス而カモ宣告ノ時カ裁判ノ送達又ハ公告ノ時ヨリ以前ニ在ルヘキモノトセハ判事カ其裁判ノ意思ヲ決定シ決定書ニ署名シタル時ニ在リト爲ササルヘカラサルハ自然ノ事理ナルヘキナリ  
 破産宣告ノ裁判ハ裁判ヲ言渡シタル場合ニ於テモ猶ホ之ニ送達セサルヘカラサルハ草案ノ規定スル所ニシテ而テ草案ニ於テハ送達ハ郵便ニ付シテ之ヲ爲スコトヲ得ヘキモノトナセリ  
 破産ノ宣告ハ之ヲ利害關係人ニ送達スル外檢事ニ通知スルコトヲ必要トス蓋シ破産ハ屢犯罪ヲ伴フヲ以テ其捜査ニ便ナラシムル理由トスト云フ

二 破産宣告ノ公告

現行法ノ規定(舊商九八一)ニ依レハ破産宣告ハ宣告後直チニ裁判所ノ揭示場並ニ破産者ノ營業所ニ貼附シ且其地新聞紙ニ載セテ之ヲ公告スルコトヲ必要トシ草案ノ規定(一二〇)ニ依レハ公告ハ登記事項ノ公告ヲ掲載スヘキ新聞紙即チ區裁判所カ毎年十二月ヲ以テ選定シタル翌年登記事項ノ公告ヲ爲スヘキ新聞紙ヲ以テ之ヲ爲ス(非訟法一四五)ヘキモノトシ其管轄内ニ新聞紙ナキトキハ公告ハ裁判所及ヒ其出張所又ハ其管轄内ノ市役所町村役場若クハ之ニ準スヘキ公署ノ揭示場ニ揭示シテ之ヲ爲スヘキモノト定メ又公告ノ效力ヲ生スル時間ニ付テハ新聞紙ヲ以テ爲スヘキ場合ハ公告ヲ掲載シタル最終ノ新聞紙發行ノ日ノ翌日トシ其他ノ場合ニ於テハ最終ノ揭示ノ日ノ翌日ト定メタリ(九八一)  
 公告スヘキ事項ハ現行法ノ規定ニ依レハ決定ノ全部ニシテ前ニ説明シタル七箇ノ事項ヲ網羅セサルヘカラス草案ノ規定ニ依レハ公告スヘキ事項ハ左ノ三ニ限レリ

イ 破産決定ノ要領

ロ 破産管財人ノ氏名住所

ハ 債權届出期間第一回ノ債權者集會ノ期日債權調査ノ期日及破産財團ニ屬スル財産ノ所持人並ニ破産者ノ債務者ニ對スル命令ノ要領(前説明参照)

右破産宣告ノ公告ノ外破産法草案ハ破産ノ登記及ヒ登録ノ事ヲ規定セルヲ以テ一言ノ説明ヲ加フヘシ

### 三 破産宣告ノ登記及ヒ登録

破産ノ宣告ハ破産宣告ノ日ヨリ一般ノ關係人ニ對スル送達ノ效力ヲ生スヘキハ草案第三百二十二條ノ明カニスル所ニシテ其公告カ登記又ハ登録スヘキ權利ノ取得者ニ對シ如何ナル效力ヲ有スルヤハ前ニ説明シタリ然レトモ公告アルノミニテハ未タ第三者ハ完全ニ保護セラレサルノ嫌ナキニ非ス於此此ノ如キ登記又ハ登録ヲ要スル權利ニ付テハ第二百二十五條及ヒ第二百二十九條ニ依リ裁判所破産財團ニ屬スル權利ニシテ登記シタルモノアルコトヲ知リタルトキハ破産ノ登記ヲ登記所ニ囑託シ又破産財團ニ屬スル權利ニシテ登録シタルモノ(例ヘハ特許權意匠權ノ如キ)アルコトヲ知リタルトキハ破産宣告アリタル旨ヲ當該官廳又ハ公署ニ通知スヘク而テ登記ノ囑託ヲ受ケタル登記所又ハ登録ノ通知ヲ受ケタル官廳又ハ公署ハ遲滯ナク登記又ハ登録ヲ爲ササルヘカラス素ヨリ破産ノ公告後ハ惡意ノ登記又ハ登録權利者ニハ登記ナクモ破産ノ宣告アリタルコトヲ對抗スルコ

トヲ得ヘキモ登記又ハ登録ナキ以上之ヲ善意者ニ對抗スルコトヲ得サルハ前ニ説明シタルカ如クナルヲ以テ破産債權者ヲシテ善意者ニモ破産ノ宣告アリタルコトヲ對抗シ完全ニ破産擔保ノ權利ヲ行使スルコトヲ得セシムルカ爲メ破産ノ公告ノ外其登記又ハ登録ヲ爲スヘキ旨ノ規定ヲ設ケタルナリ

登記スヘキ權利又ハ登録スヘキ權利ニ關スル外尙ホ破産ノ公示ヲシテ可出來丈周カラシメン爲メ草案ハ商業登記例ヘハ未成年者登記簿妻登記簿若クハ後見人登記簿又ハ會社登記簿ニ登記セラレタル商人又ハ民法其他ノ法令ニ依ル法人ニシテ法人登記簿ニ登記セラレタル法人カ破産ノ宣告ヲ受ケタル場合ニ於テハ裁判所ハ登記所ニ破産登記ノ囑託ヲ爲ササルヘカラス蓋シ是ニ依リ殊ニ會社其他ノ法人ハ解散シテ破産手續中ニ在ルコト又自然タル商人ニ在リテハ自カラ又ハ法定代理人ニ依リ商業ヲ營ムコトヲ得サルコトヲ公示スルノ必要アルヲ以テナリ

## 第三章 破産債權者ノ權利實行ノ手續

### 第一節 破産者ニ對スル保全處分

破産法

破産手續 破産債權者ノ權利實行ノ手續

破産者ニ對スル保全處分

二六七

破産手續ハ破産者ノ全財産ニ對シテ執行ヲ爲スヲ目的トスルモノナリ故ニ其全財産ハ之ヲ管財人ノ手ニ押ヘテ或ハ其散亂又ハ其ノ隱匿ヲ防カサルヘカラス是故ニ破産法草案及ヒ現行法ニ於テモ破産者ニ對スル保全處分トシテ第一ニ其身上ニ對スル保全處分及ヒ第二ニ其ノ財産ヲ差押フル手續ヲ爲スモノトス又破産者ノ通信ノ自由モ保全處分ノ必要上之ヲ制限ス

### 第一 身上ニ對スル保全處分

破産者ハ或ハ逃走シ或ハ財産ヲ隱匿スルノ虞多キモノナリ加之破産者ハ其財産ノ狀況或ハ其他破産ニ關スル必要ナル説明ヲ爲ス義務ヲ負フモノトス蓋シ破産手續ニ於テハ裁判所カ職權ヲ以テ總テノコトヲ調査シ或ハ其財産ノ所在或ハ其狀況ニ付テ自ラ進ンテ探知スル必要アリ若シ破産者ニ就テ職權ヲ以テ訊問ヲスルコト能ハスンハ其職權調査ハ實際ニ於テ行ハレサルコトトナルヘシ是故ニ破産法草案ニ於テモ現行法ニ於テモ破産者ニ説明義務ヲ負ハシメタリ即チ裁判所ノ訊問ニ對シテ答辯ヲ爲ス義務ヲ負フモノトス之カ爲ニ或ハ破産者ヲ裁判所ニ喚出スノ必要アル場合ニ於テ破産者カ出頭セサルトキハ之ヲ引致スルコト裁判

所ノ職權タリ或ハ破産者カ逃亡ヲ企ツルトキニハ之ヲ監守スル必要アリ而テ引致ハ刑事訴訟法ノ規定ニ準シテ之ヲ爲スヘキコトトナレリ又監守ハ裁判所ノ監守ノ命令ニ依テ檢察ハ破産者ノ送致ヲ受ケ而シテ破産者ノ居所ヲ管轄スル警察官署ニ於テ之ヲ監守スルモノナリ併ナカラ監守ハ固ヨリ破産者ノ行爲ニ對スル制裁ノ性質ヲ有スルモノニアラスシテ其破産者カ或ハ逃亡シ或ハ他人ト共謀シテ財産ヲ隱匿スルト云フ其危險ヲ防クコトヲ目的トスルモノナリ是故ニ破産法草案第百十五條ニ於テハ監守ヲ命セラレタル破産者ハ裁判所ノ許可ヲ得ルニ非サレハ他人ト面接又ハ通信ヲ爲スコトヲ得サル旨規定セリ

此監守或ハ引致ニ關スル規定ハ破産者ノ法定代理人ニモ準用セラレテ居ルモノトス即チ破産者カ未成年者タル場合ニ於テハ前戸主或ハ相續人ヲ引致シ或ハ之ヲ監守シテ其逃亡及財産ノ隱匿ヲ防キ又其者カ破産狀況ニ關スル説明ノ義務ヲ履行スルコトヲ確保スト規定セリ

右ハ主トシテ規定ノ完備セル草案ニ付テノ説明ナルカ現行法ノ採ル所モ大體其精神ヲ同ウス詳細ハ法文ニ就テ研究ヲ望ム

## 第二 財産ニ關スル保全處分

破産法草案ノ規定ニ於テハ財産ニ對スル保全ノ關係ヲ破産財團ノ管理ト云フ文字ヲ以テ現ハシ居レリ保全處分ハ草案ノ規定ニ依レハ破産宣告前ニモ之ヲ爲スモノナリ而シテ這ハ一般ノ強制執行ニ於ケル假處分又ハ假差押ニ該ルモノトス現行法ニハ破産前ノ保全處分ニ付テノ規定ヲ缺クト思フ

破産宣告後ノ保全處分ノ第一著トシテ破産宣告アルトキハ破産管財人ハ直ニ破産財團ニ屬スル所ノ財産ノ占有ニ著手スルコトヲ必要トスルモノナリ固ヨリ此ハ保全處分ト云フモ實ハ破産上ノ權利ノ行使タルコトハ勿論ナリ財産占有ノ目的ノ爲ニ破産管財人ハ必要ト認メタルトキニハ執達吏又ハ公證人ヲシテ破産財團ニ屬スル財産ニ封印ヲ爲サシムルコトヲ得ルモノナリ且ツ獨リ公證人又ハ執達吏ノミナラス裁判所モ亦破産管財人ノ申立テニ依テ裁判所書記ヲシテ破産財團ニ屬スル財産ニ封印ヲ爲サシメルコトヲ得ルモノトス是レ破産法草案ノ規定スル所ナルモ現行法ノ規定ニ依レハ裁判所ハ破産宣告ト同時ニ債務者ノ動産ノ封印ヲ爲スコトトナリ居レリ即チ保全處分ノ一ナリ

財産ニ封印ヲ爲ス場合ニ於テハ草案規定ニ依レハ調書ヲ作成スヘキモノトス現行法ニハ斯ノ如キ特別ノ明文ナケレトモ封印ノ命令ヲ執行スル機關ニ於テ調書ヲ作ルヘキハ事理ノ當然ナリト信ス

現行法ニ於テ封印ヲ執行スル者ハ何人ナルヤニ付テハ規定ヲ存セス併ナカラ是レ普通執行ノ機關タル所ノ執達吏ニ於テ之ヲ爲スモノト解釋シテ然ルヘキナリ其外草案ノ規定ニ據レハ裁判所書記ハ破産宣告ノ後ニ直ニ破産者ノ財産ニ關スル所ノ帳簿ヲ閉鎖シテ其帳簿ニ署名捺印シ且ツ調書ヲ作り其帳簿ノ現狀ヲ明カニシテ帳簿ノ改變等ニ依テ財産狀況ノ不明ニ歸スルコトヲ防カントス

又破産管財人ハ破産宣告ノ後ニハ遲滞ナク裁判所書記公證人又ハ執達吏ノ立會ヲ以テ破産財産團ニ屬スル財産ノ總目録ヲ作ルコトヲ要スルモノトス其財産目録ノ調製ニハ尙ホ破産者ノ立會ヲ必要トシ其財産目録ニハ財産ノ價格ヲ記載スルコトヲ必要トスルモノニシテ若シ其價格カ明カナラサルカ或ハ其他ノ理由ニ由テ鑑定人ヲシテ評價セシムル必要アルトキニハ其評價ヲ求ムルコトヲ得ヘシ右ハ主トシテ草案ノ規定ニ付テ説明ヲ爲シタル現行法ハ多少其規定ヲ異ニスレ

トモ其大體ノ規定ノ趣旨ハ同様ナリトス  
 草案ノ規定ニ依レハ財産目錄ヲ作ル外ニ貸借對照表ヲモ作成セサルヘカラス固  
 ヲリ貸借對照表ハ破産者ノ債權及ヒ債務換言スレハ借方及ヒ貸方ヲ對照シテ其  
 財産ノ狀況ヲ明ニスル爲ニ簡略ナル總括的ノ記載ヲ以テ此貸借關係ヲ一目瞭然  
 タラシムル爲ニ作ルモノトス貸借對照表ハ蓋シ財産目錄ノ簡略ナルモノニ外ナ  
 ラサルナリ

第三 通信自由ノ制限

裁判所ハ郵便又ハ電信ノ事務ヲ管掌スル官署ニ對シテ破産者ニ宛テタル郵便物  
 又ハ電報ヲ破産者ニ交付セスシテ直接破産管財人ニ交付スヘキコトヲ囑託セサ  
 ルヘカラス加之破産管財人ヲシテ其受取リタル郵便物又ハ電報ノ開封ヲ爲ス所  
 ノ權利ヲ得セシム併ナカラ其ノ開封ヲ爲ス場合ニ於テ破産者ハ之ニ立會又ハ其  
 閱覽ヲ求ムルコトヲ得ルモノトス而シテ其郵便物或ハ電報カ破産財團ニ關係ナ  
 キモノナレハ即チ其交付ヲ求ムルコトヲ得ヘシ此通信自由ノ制限ノ規定モ要ス  
 ルニ他人トノ交通ヲ遮斷シテ破産者カ其他人ト共謀シ財産ヲ隱匿スルト云フ弊  
 害ヲ防カントスルヲ目的トスルモノナリ以上第一乃至第三ニ掲ケタル事柄カ即  
 チ破産者ニ對スル所ノ保全處分ノ大要ニシテ此保全處分ニ依テ其財産ノ散逸ヲ  
 防キ以テ總債權者ヲシテ破産上ノ權利ノ行使ヲ出來ルタケ完全ナラシメントス  
 ルヲ以テ法ノ目的トスル所ナリ

第一節 破産債權者ノ權利ノ行使

第一款 債權ノ届出及ヒ確定

破産決定カ公告セラレタルトキハ破産債權者ハ其決定ニ於テ定メタル債權届出  
 ノ期間内ニ其債權ヲ破産主任官ニ届出ツルコトヲ要ス即チ破産決定ノ公告ハ同  
 時ニ債權届出ノ催告ノ效力ヲ有スルモノタルコトハ現行法第千二十三條ノ明カ  
 ニ規定スル所ナリ破産法草案ニモ第二百二十二條ニ於テ破産債權者ハ裁判所カ  
 定メタル期間内ニ其債權ノ届出ヲ爲スコトヲ必要トシ而シテ債權届出ノ期間ハ  
 破産決定ト同時ニ之ヲ定ムルコトト規定セリ併ナカラ現行法ト破産法草案ノ差  
 ノアル所ハ現行法ニ於テハ特ニ債權ノ届出ヲ受ケル所ノ機關タル破産主任官ヲ  
 定メアルニ反シテ草案ニハ債權ノ届出ハ之ヲ破産裁判所ニ爲スモノトセリ此ノ

破産法

破産手續

破産債權者ノ權利實行ノ手續

破産債權者ノ權利ノ行使



一點ハ債權ノ届出ニ關シ此二ノ立法ニ於ケル差違ナリ  
 破産債權ノ届出ニハ債權ノ原因及ヒ請求額ヲ記載シ若シ優先權アルトキハ其優  
 先權ヲモ明カニシ届書ニハ其債權ノ證據書類又ハ其ノ謄本ヲ添附セサルヘカラ  
 ス(第一千二十三條第一項)

草案ノ規定スル所ニ依ルモ同様ニシテ届出ヲ爲スニハ債權ノ額原因及ヒ優先權  
 アルトキニハ其權利ヲモ届出ツヘキモノニシテ且ツ證據書類又ハ其謄本ヲ提出  
 スルコトヲ要スト規定セリ(二百二十二條)

現行法ノ規定ニ依レハ破産主任官カ届出ヲ受ケタル場合ニ於テハ其届出ニ順次  
 ニ番號ヲ附シ二箇ノ表ヲ作りテ其表ニ届出テタル債權ヲ記載セサルヘカラス其  
 表ノ一ニハ優先權アル債權ヲ掲ケ他ノ一ニハ通常ノ債權ヲ掲クルモノトス而シ  
 テ此二箇ノ債權表ハ之ヲ公衆ノ閱覽ニ供スル爲ニ裁判所ニ備ヘサルヘカラス草  
 案ノ規定ニ依ルモ同様ニシテ其規定ハ詳細ニ涉レリ即チ裁判所書記ハ債權表ヲ  
 作り之ニ左ノ事項ヲ記載スヘキモノトス

#### 一 債權者ノ氏名住所

#### 二 債權ノ額及ヒ其原因

#### 三 優先權アルトキハ其權利

#### 四 別除權者カ届出タル豫定額

即チ破産法草案ニ依ル所ノ債權表ハ優先權ト通常債權トニ區別シテ二箇ノ表ニ  
 記載スルニアラスシテ一箇ノ債權表ニ優先權アル權利トヲ併セテ記載スルモノ  
 トス

右ニ掲ケタル中第四號ノ豫定額ハ別額權者ニ於テ凡ソ見込ヲ立テテ別除權ノ行  
 使ニ因リテ辨濟ヲ受クルコト能ハサル額ヲ定メテ其額ニ付キ普通ノ方法ニ從ツ  
 テ届出ヲ爲スモノトス而テ若シ債權者カ債權ノ全額ヲ届出タル場合ニ於テハ其  
 債權者ハ別除權ヲ拋棄シタルモノト看做サル是等ノ點カ現行法ト破産法草案ト  
 ノ異ナル所ナリ其他ニ於テハ大體債權表ノ性質ニ於テ異ナル所ナシ  
 債權表ノ謄本ハ之ヲ破産管財人ニ交付スルコトヲ要ス債權表ノ謄本カ破産管財  
 人ノ事務ノ執行ニ必要ナルコトハ喋々ヲ要セサル所ナリ  
 斯ノ如ク債權ノ届出アリ其債權ニ付キ債權表ヲ作りシ上ハ現行法ニ於テハ破産

主任官破産法草案ニ於テハ破産裁判所カ債權調査ノ期日ヲ開キ而シテ届出ノアリシ所ノ其債權ハ果シテ存在スルヤ否ヤ及ヒ其債權ノ額ハ幾何ナルヤ並ニ優先權ノ有無權利ノ種類ヲ調査ス而シテ調査會ニハ管財人及ヒ破産者ハ出席ヲ爲スモノトス現行法ニハ管財人及ヒ破産者ノ面前ニ於テ調査會ヲ開クヘク草案ノ規定ニ依レハ破産管財人及ヒ破産者ハ調査會ニ出席シテ其意見ヲ述フルコトヲ必要トス勿論草案ノ規定ニ依ルモ管財人及ヒ破産者ハ正當ノ事由アル場合ニ限り代理人ヲシテ其意見ヲ述ヘシムルコトヲ許セリ

債權調査會ヲ開クヘキ期日ニ付テハ破産法草案ニ於テ一ノ制限ヲ定メテ債權調査ノ期日ト債權届出期間ノ末日トノ間ニハ一週間以上一箇月以下ノ期間ヲ存スルコトヲ必要トセルコトハ前ニ説明シタル所ナルカ現行法ノ規定ニ依レハ調査會ノ期日ハ届出期間ノ満了後十日乃至十五日間ニ之ヲ開クト云フコトヲ通例トスル旨ノ規定アリ

調査會ニハ債權者出頭シ而シテ其ノ債權者ノ面前ニ於テ各破産債權者ノ債權ニ付テ調査スルヲ以テ調査會ノ目的トスルコトハ言フヲ俟タサル所ナリ併ナカラ

此調査會ニ於テハ固ヨリ破産債權者ノ權利ノ存否ニ付テ債權者カ決議ヲ爲ス如キコト無ク各債權者ハ破産債權者ノ債權ヲ或ハ承認シ或ハ異議ノ申立ヲ爲スノ權利ヲ有セリ若シ總テノ破産債權者ニ於テ異議ヲ述ヘス又破産管財人ニ於テモ異議ヲ述ヘサル場合ニ於テハ其異議ヲ受ケサリシ所ノ破産債權者ノ權利ハ之ニ依テ確定シタルモノトス但シ異議ヲ述フルコトヲ得ル債權者ハ確定シタル債權ヲ有スル者又ハ貸借對照表ニ掲ケタル債權者ニ限ルト云フコトハ舊商法第一千二十六條ノ規定セル所ナリ草案ノ規定スル所ニ據レハ届出ヲナシタル破産債權者ハ總テ債權調査ノ期日ニ出頭シテ其意見ヲ述フルコトヲ得而シテ其期日ニ於テ破産管財人及ヒ破産債權者カ總テ異議ヲ述ヘサリシトキニハ其調査ノ目的タル債權ハ之ニ依テ確定ス併ナカラ若シ債權者カ異議ヲ述ヘタルトキ或ハ破産管財人カ異議ヲ述ヘタル場合ニ於テハ現行法ノ規定ニ於テモ破産法草案ノ規定ニ於テモ債權ノ確定ハ裁判所ノ判決ヲ以テ爲ササルヘカラス而シテ現行法ノ規定ニ依ルト此異議ヲ受ケシ各債權ニ付テハ別ニ獨立ノ訴ヲ要スルコトナクシテ破産裁判所カ破産主任官ノ陳述ヲ聽キ併合シテ其判決ヲ爲スト云フコトトシ尙ホ其

辯論及ヒ判決ハ原告被告カ出頭セサル場合ニ於テモ尙ホ之ヲ爲スコトト爲リ居  
 レリ而シテ原告或ハ被告カ出頭セサル場合ニ於テモ其出頭セサル者ニ對スル判  
 決ハ闕席判決ト爲ルモノニアラス故ニ闕席者カ其判決ニ對シテ故障ヲ爲スト云  
 フコトハ許サレヌ草案ノ規定スル所ニ依テモ裁判所カ異議ノ當否ニ付テ判決ヲ  
 下シ若シ其異議ヲ理由ナシトスル場合ニ於テ其判決ヲ確定シタルトキニハ其異  
 議ヲ受ケタル債權ハ又之ニ依テ確定スルモノナリ而シテ草案ハ尙ホ第二百三十  
 八條ニ於テ異議アル債權ニ付テ裁判ヲ爲スヘキ場合ニ付テ規定ヲ設ケ居レリ其  
 規定ニ依レハ異議アル債權ニ付テハ其債權者ニ對シテ訴ヲ提起シテ其債權ノ確  
 定ヲ求ムルコトヲ得ヘシ即チ異議アル債權ノ確定ハ當事者ノ訴ニ依ルコトヲ必  
 要トスルモノナリ又債權確定ノ訴ハ破産裁判所ノ管轄ニ專屬スルモノニシテ若  
 シ其訴カ事物ノ管轄上地方裁判所ノ權限ニ屬スルモノナルトキハ區裁判所タル  
 破産裁判所ニ於テ此訴ニ付キ裁判ヲ爲スハ不適當ナリトノ理由ノ下ニ草案ニハ  
 破産裁判所ノ所在地ヲ管轄スル地方裁判所カ此種類ノ訴ニ付テ專屬管轄ヲ有ス  
 ルモノト定メラレタリ若シ異議アル所ノ債權ニ付テ既ニ前ヨリ訴訟カ繼續シテ

居ル時ニハ債權者ハ異議者ヲ對手トシテ既ニ繼續セル訴訟ヲ受繼クコトヲ得ル  
 モノナリ其受繼タル所ノ訴訟ニ於テ債權ヲ確定スルコトト爲ルモノトス  
 債權ヲ正當ノ期間ニ届出サル場合或ハ債權カ債權者集會前ニ確定セサルトキト  
 雖モ是等ノ債權者ハ全ク破産手續ニ參加スル權利ヲ失フモノニアラス爾後ノ配  
 當ニハ加ハルコトヲ得此點ハ現行法ニ於テ第千二十九條ニ規定セル所ニシテ草  
 案ノ趣意モ亦之ト異ナル所ナシ

第一款 配當

破産ニ於ケル配當ハ一般ノ債權調査終了ノ後ニ之ヲ爲スモノニシテ破産財團ニ  
 屬スル現金カ債權者ニ配當スルニ足ル額ニ達シタルトキハ毎ニ遲滯ナク其ノ配  
 當ヲ爲ササルヘカラス故ニ破産ニ於ケル配當ハ順次爲スヘキ配當ニシテ總テノ  
 財産ノ換價ヲ終ルヲ俟タス債權者ニ其支拂ヲ爲ササルヘカラスコトハ草案及  
 ヒ現行法ノ主義トスル所ナリ(現行法千四十六條草案二百五十六條)  
 配當ノ事ハ左ノ二項ニ分チテ説明スルヲ便トス

第一項 換價處分

配當ノ手續ニ於テ第一着ニ爲スヘキ行爲ハ破産財團ノ換價ナリ破産財團ノ換價ハ其財團ニ屬スル財産ヲ處分シテ之ヲ金錢ニ換フルノ謂ナリ蓋シ破産手續ニ於テハ總テノ債權ハ之ヲ金錢ニ見積リテ辨濟スヘキモノニシテ金錢以外ノ辨濟ヲ許ササルヲ以テ其手續ノ實行上破産財團ノ換價ハ配當ヲ爲スニ付キ第一段ノ手續タルナリ

破産財團ノ換價ニ付テハ一ノ制限アリ即チ破産財團ノ換價ニ着手スルハ一方ノ債權調査終了ノ後ナルコトヲ要シ且強制和議ノ提供アリタルトキハ其落着後ナルコトヲ要スルナリ但監査委員ノ同意若ハ監査委員ナキトキハ破産裁判所ノ許可ヲ得テ損敗又ハ減價ノ虞アルモノ及ヒ其保管ニ困難ナルモノヲ賣却スルコトヲ得蓋シ一方ノ債權調査ノ終了マテハ強制和議ヲ決議スルコトヲ得ヘシ從テ其終了前ニ換價スルトキハ和議ヲ不能ナラシムヘク又強制和議ヲ決議シタル場合ニ於テ其落着ヲ俟タスシテ換價スルトキハ其和議ヲ實行スルコトヲ得サルニ至ラシムヘキヲ以テ右ノ如キ制限アルナリ又破産管財人ハ損敗又ハ減價ノ虞アルモノ及ヒ保管ニ不便ナルモノヲモ賣却セスシテ保存スヘキモノトスルトキハ或

ハ損敗減價ノ爲メ又ハ保管ニ多額ノ費用ヲ要スル爲メ却テ破産財團ニ利ナラサルヲ以テ右ノ如キ規定ヲ爲シタルナリ

現行法ニハ右ニ述ヘタルカ如キ規定ナシ反テ舊商法第千十二條ニ依レハ破産管財人ハ破産宣告後即時ニ財産ヲ占有シ其換價ニ着手スルコトヲ要ストアリト雖モ協諾契約ノ成立スル見込アル場合又ハ之ニ同意アリタル場合ニ於テ其落着スル以前財團ヲ換價スルハ契約ノ成立ニ妨ナキ能ハサルヲ以テ此ノ如キ場合ニ於テハ管財人ハ適宜換價ヲ爲ササルコトヲ得ヘク又爲ササルヲ相當トス換價ノ方法ニ付草案ニハ詳細ノ規定アレトモ一々之ヲ説明スルハ煩ニシテ實效ナシ現行法ハ第千十八條ニ於テ不動産ハ破産主任官ノ認可ヲ受ケテ之ヲ競賣スルコトヲ必要トシ其競賣ハ民事訴訟法中強制執行ノ手續ニ依ルヘク動産亦原則トシテ之ヲ競賣スルコトヲ必要トスレトモ任意ノ契約ニ依ル相對ノ賣買ヲモ妨ケサルコトヲ明カニセリ

## 第二一項 配當手續

配當ヲ爲スニ付テハ破産管財人ハ草案ノ規定ニ依レハ監査委員ノ同意若シ監査

委員ナキ時ハ裁判所ノ許可ヲ受クルコトヲ必要トス現行法ノ規定ニ據レハ破産主任官ノ認可ヲ受ケサルヘカラス

配當ヲ爲スニハ破産管財人ハ配當表現行法ノ規定ニ依レハ配當案ヲ作ルコトヲ要ス配當表ニ記載スヘキ事項ニ付テハ草案ニハ詳細ナル規定アリ即チ其規定ニ依レハ配當表ニ記載スヘキ事項ハ配當ニ加入スヘキ債權者ノ氏名住所配當ニ加フヘキ債權ノ額配當スヘキ金額等ニシテ配當ニ加フヘキ債權ハ優先權アルモノトナキモノトヲ區別シ其優先權アルモノニ付テハ其優先權ノ順位ニ從ツテ之ヲ配當表ニ記載セサルヘカラス現行法ノ規定スル所ハ斯ノ如ク明細ニハ涉ラサルモ要スルニ配當案ニ記載スヘキ事項ハ草案ノ規定スル所ト異ナルコト能ハサルヘキナリ

配當案又ハ草案ノ所謂配當表ハ之ヲ利害關係ノ閱覽ニ供スル爲ニ裁判所ヘ備ヘテ置カサルヘカラス而シテ現行法ノ規定ニ依レハ尙ホ其配當案ヲ公告スルコトトナリ居レリ又草案ノ規定ニ依レハ配當表ノ全部ヲ公告スルニ非スシテ配當ニ加フヘキ債權ノ額及ヒ配當スヘキ金額ヲ公告セサルヘカラス固ヨリ其公告ヲ爲

スニ就テモ配當ニ加フ可キ所ノ債權ノ額ヲ優先權ノ有無ニ付テ區別セサルヘカラス

破産債權者ハ配當表ニ對シテ異議ヲ申シ立テルコトヲ得ルモノトス而シテ其異議ハ現行法ノ規定ニ依レハ公告ノ日ヨリ起算シテ十四日內ニ裁判所ニ申立ツヘキモノトス草案ノ規定ニ依レハ異議アル債權ニ付テハ債權者カ其債權ノ確定ニ關スル訴ヲ提起セルコト或ハ訴訟ノ受繼ニ依リテ債權確定ノ訴ノ繫屬セルコトヲ配當公告ノ日ヨリ二週間內ニ破産管財人ニ對シテ證明セサルトキハ債權者ハ配當ヨリ除外セラレテ全ク配當ヲ受クルコトヲ得ス此期間ヲ除外期間ト稱ス此種ノ債權者ハ右除外期間ノ經過後一週間內ニ限り配當表ニ對シテ異議ノ申立ヲ爲スコトヲ得要スルニ草案ニ於テ債權者カ配當表ニ對シテ異議ヲ述フルコトヲ得ル期間ハ配當ノ公告ノ日ヨリ三週間ト爲ルヘシ異議ノ期間內ニ配當案ニ對シテ異議ヲ申立ツル者ナキトキ又ハ異議アルモ其異議ニ付テ裁判ヲ爲シテ異議カ落着シタルトキハ管財人ハ各債權者ヲシテ其債權證書ヲ提出セシメ更ニ毎回ノ支拂額ヲ記入シテ支拂ヲ爲スモノトス若シ債權證書ノ提出ヲ爲スコト能サルト

破産法

破産手續 破産債權者ノ權利實行ノ手續 破産債權者ノ權利ノ行使

キ例へハ證書ナキ債権ノ如キニ付テハ管財人ハ破産主任官ノ許可ヲ得テ債権表ニ依テ支拂ヲ爲スコトヲ得ルモノトス而シテ何レノ場合ニ於テモ債権者ハ配當案ニ受取書ヲ記載セサルヘカラス  
 草案ノ規定スル所ニ依レハ此配當表ノ更正ニ付テ詳細ナル規定アリ即チ破産管財人ハ一旦作成シタル配當表ヲ左ノ事由アル場合ニ於テ更正スルコトヲ必要トス

第一ニ配當表ヲ更正セサルヘカラサル事由カ除斥期間内ニ生シタルトキ第二ニ異議アル債権ヲ有スル者カ其債権ノ確定ニ關スル訴ヲ提起シタルコトヲ除斥期間内ニ證明セシトキ第三ニ豫定額ヲ届出テタル別除權者カ除斥期間内ニ破産管財人ニ對シテ其別除權ヲ拋棄スルノ意思表示ヲ爲シ或ハ別除權ノ行使ニ依テ辨濟ヲ受クルコト能ハサリシ債權額カ豫定額ト違フト云フコトヲ證明シ得タルトキ此三箇ノ場合ニ限リテ破産法草案ハ配當表ノ更正ヲ爲スヘキコトヲ規定セリ又草案ニハ第二ニ配當率ノコトニ付テ細密ナル規定アリ其規定ニ依レハ破産管財人ハ配當率ヲ定メテ配當ニ加入スヘキ各債權者ニ對シテ其通知ヲ發セサルヘ

カラス而シテ其配當率ヲ定ムルニ付テハ監査委員ノ同意若シ監査委員ナキトキニハ破産裁判所ノ許可ヲ得ルコトヲ必要トス第三ニ草案ノ規定ニ依レハ解除條件附債權者ハ相當ノ擔保ヲ供スルニ非サレハ配當ヲ受クルコトヲ得サルコトヲ明カニシ尙ホ異議アル債權ニ付キ訴ノ提起又ハ訴訟ノ受繼ヲ證明スルコト能ハサリシカ爲メニ配當ヨリ除外セラレタル者アリ斯ル場合ニ後ノ除斥期間即チ後ノ配當ニ關スル除斥期間内ニ此事實ヲ證明シタルトキニ前ノ配當ニ於テ受クルコト能ハサリシ分ニ付テ他ノ債權者ニ先ツテ配當ヲ受クルコトヲ得ルモノトス尙ホ更ニ或ル債權ニ付テ配當額ヲ供託スルノ規定モ亦草案ニ於テ明カニセラレタリ左ニ説明スヘシ

其一 ハ異議ヲ受ケタル債權凡ソ異議ノ訴訟カ繫屬中ハ異議ヲ受ケタル債權者ハ其コトノ證明ヲ爲シタル場合ニ於テハ固ヨリ配當ニ加入スルコトヲ得レトモ果シテ配當ヲ受クル權利アリヤ否ヤハ訴訟ノ落着マテハ未確定ナルカ故ニ其確定ノ時マテ配當額ヲ供託スルモノトス

## 其二 別除權者ノ受クヘキ豫定額

是モ亦別除權行使ノ上ニ非サレハ果シテ其豫定額通りノ權利ヲ有スルヤ否ヤハ未定ナルカ故ニ此分モ亦是ヲ供託シ置クモノトス

其三 停止條件附債權

停止條件附債權ハ其債權ノ全額ニ付テ配當ニ加入スルコトヲ得ルモノナリ是並ニ説明シタル所ナリ併ナカラ其債權ハ停止條件附債權ナルカ故ニ破産手續中ニ條件カ成就セサルトキハ其者ハ結局配當ヲ受クルノ權利無キコトトナルヲ以テ此權利者ニ配當スヘキ額モ亦之ヲ假リニ供託セサルヘカラス

其四 解除條件附債權

解除條件附債權者ハ擔保ヲ供シタル上ニ配當ヲ受クルコトヲ得ルコト前説明シタル所ナルカ若シ擔保ヲ供セサルトキニ於テハ全然配當ヲ受ケシメサルコトハ稍酷ナルヲ以テ此場合ニ於テモ條件カ破産手續中ニ成就セサルコトノ定マルマテ之ヲ供託セサルヘカラサルナリ

其五 將來ノ請求權

將來ノ請求權ニ付テハ前編ニ於テ説明セルカ如ニ總テ條件附債權ト同様ニ取扱

フモノナルカ故ニ是モ破産手續中ニ其請求權カ現在ノ債權トナラサル場合ニ於テハ其請求權ニ付テ配當ヲ爲スコトハ不當ナレハ是レ亦此關係ノ明確ニナルマテ假リニ供託スルコトヲ要ス

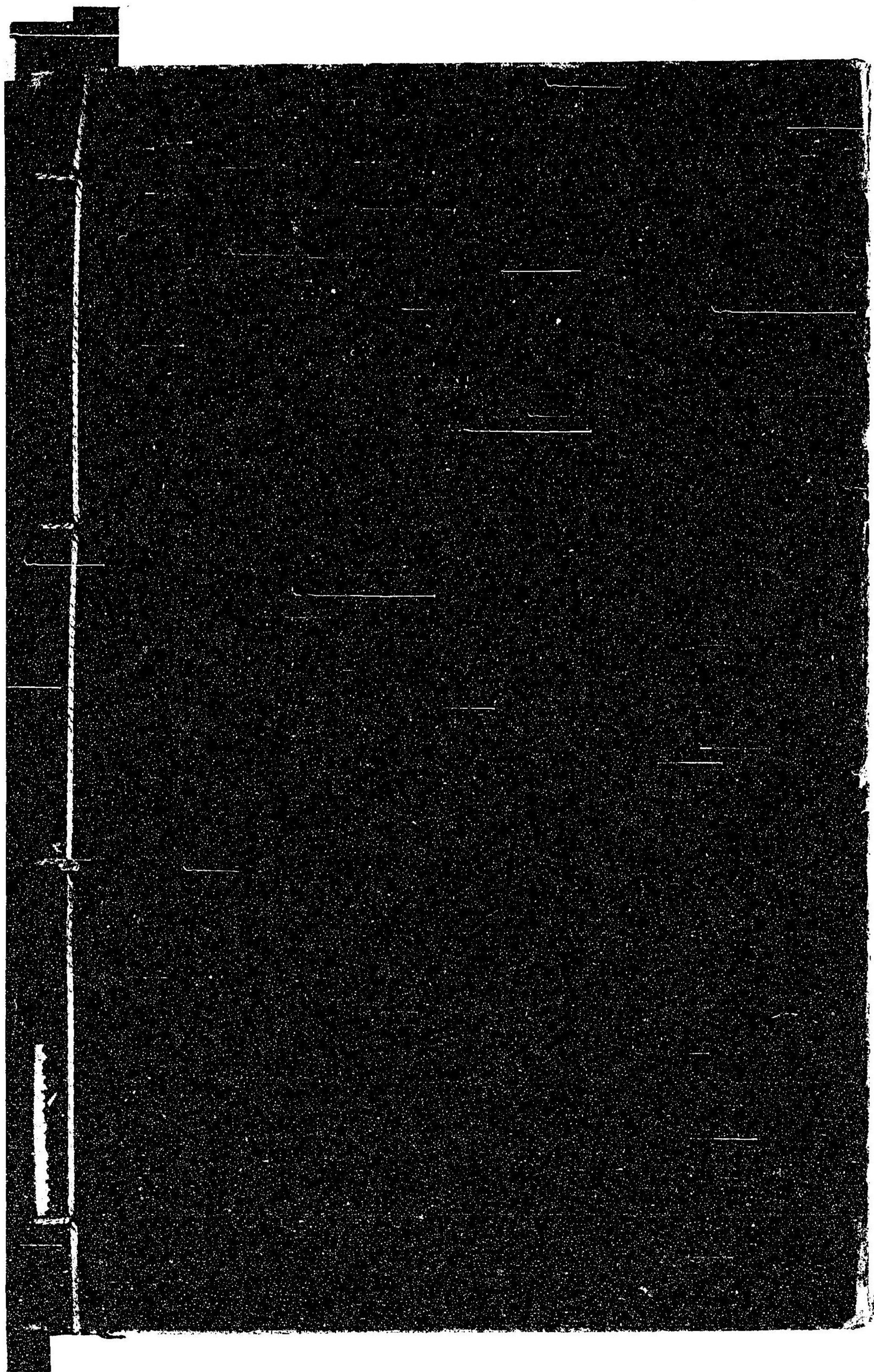
以上五箇ノ場合ニ於テ供託ヲ爲スモノナレトモ若シ破産手續中ニ是等ノ債權者ノ債權カ或ハ確定シテ請求權アルニ至リタルトキニハ之ニ配當ヲ爲シ或ハ請求權ナキニ至リタルトキ又ハ請求權カ減額セラルヘキ場合ニ於テハ其減額ヲ爲シタル殘額ノミヲ配當シ其債權者ニ配當スヘカラサル配當供託金ハ之ヲ他ノ債權者ニ更ニ配當スルト云フコトニ至ルヘシ配當ヲ爲シタル場合ニ於テハ破産法草案ノ規定スル所ニ於テモ債權證書ニ配當シタル金額ヲ記載スルコトヲ必要トセリ以上説明セシ所ノ配當ノ手續ハ配當スヘキ金額アル毎ニ繰返ヘサルモノナリ而シテ若シ破産財團ニ屬スル所ノ財産ノ全部ヲ配當シ終リシ場合ニ於テ茲ニ破産手續ハ全ク終了セサルヘカラス但シ其終了ノ手續トシテハ債權者集會ヲ開キテ而シテ終局ノ計算ヲ爲ササルヘカラス其計算カ全ク承認セラレタル場合ニハ裁判所ハ破産十任官ノ申立テニ依テ破産手續ノ終結決定ヲ爲シテ其決定ヲ公

1411

破  
産  
法  
畢

告スルモノトス  
右公告ヲ了スルトキハ破産手續ハ實質上及ヒ形式上ニ於テ終了ス





日本  
大正  
明  
治  
四  
十  
五  
年  
度  
第  
三  
年  
度  
編  
纂

破  
産  
法

山  
内  
確  
三  
郎

145

036994-000-2

へ-14リ

破産法

山内 確三郎 / 述

[M45?]

BBS-0558

