

96  
127

東京控訴院判事  
士 岩田一郎著  
法學

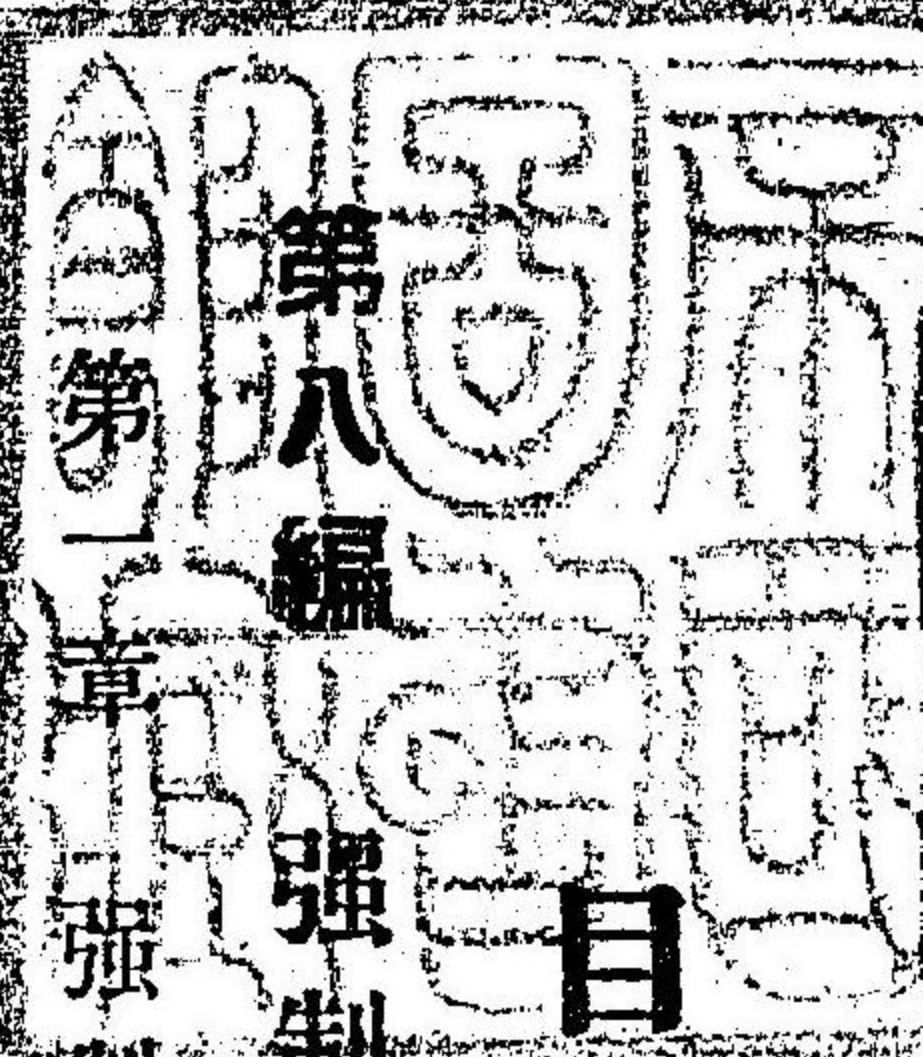
# 民事訴訟法原論

下卷



明治大學出版部發行





次



第八編 強制執行	九二三
第一章 強制執行ノ意義	九二三
第二章 處分權主義	九二五
第三章 強制執行ト他ノ法律トノ關係	九二八
第一節 強制執行ト破産法トノ關係	九二九
第二節 強制執行ト家資分散法トノ關係	九三〇
第四章 強制執行ノ主體	九三二
第一節 執行機關	九三二
第一款 執達吏	九三三
第二款 執行裁判所	九四七

目次



第三款	受訴裁判所	九五一
第二節	執行當事者	九五三
第五章	強制執行ノ條件	九五八
第一節	債務名義	九五九
第一款	債務名義ノ意義	九五九
第二款	判決	九六一
第三款	執行判決	九九三
第四款	執行命令	一〇〇〇
第五款	抗告ヲ以テノミ不服ヲ申立ツルコトヲ得ル裁判	一〇〇一
第六款	和解調書	一〇〇四
第七款	公證人ノ作成シタル證書	一〇〇四
第八款	破産手續ニ於テ確定シタル債權	一〇〇六
第九款	假差押及ヒ假處分命令	一〇〇七

第十款	私訴判決	一〇〇八
第二節	執行力アル正本	一〇〇八
第一款	執行力アル正本ノ意義及ヒ效力	一〇〇八
第二款	執行力アル正本付與ノ手續	一〇一〇
第三節	執行實施ノ條件	一〇二一
第一款	一般條件	一〇二一
第二款	特別條件	一〇二三
第六章	強制執行ニ對スル保護ノ條件	一〇二五
第一節	執行文付與ニ對スル異議	一〇三〇
第一款	執行文付與ニ對スル異議ノ申立	一〇三〇
第二款	執行文付與ニ對スル異議ノ訴	一〇三三
第二節	執行方法ニ關スル異議	一〇三七
第三節	請求ニ關スル債務者ノ異議	一〇四一



第四節 執行ノ目的物ニ關スル第三者ノ異議……………一〇四九

第五節 執行ノ停止及ヒ制限……………一〇五二

第七章 強制執行ノ行爲……………一〇六二

第一節 金錢債權ニ付テノ強制執行……………一〇六五

第一款 動産ニ對スル強制執行……………一〇六六

第一項 通則……………一〇六六

第二款 有體動産ニ對スル強制執行……………一〇七一

第三款 債權及ヒ其他ノ財産權ニ對スル強制執行……………一〇八八

第一目 金錢ノ支拂ヲ目的トスル債權ニ對スル強制執行……………一〇九二

第二目 金錢以外ノ有體物ノ引渡若クハ給付ヲ目的トスル債權ニ對スル強制執行……………一一〇七

第三目 第一目第二目以外ノ財産權ニ對スル強制執行……………一一〇九

執行……………

第四目 數名ノ債權者ノ差押及ヒ配當要求……………一一一〇

第四項 配當手續……………一一二二

第二款 不動産ニ對スル強制執行……………一一二一

第一項 不動産ニ對スル強制執行ノ方法及ヒ管轄裁判所……………一一三一

第二項 強制競賣……………一一三三

第三項 強制管理……………一一六九

第三款 船舶ニ對スル強制執行……………一一七七

第二節 金錢ノ支拂ヲ目的トセサル請求ニ付テノ強制執行……………一一八六

第一款 物ノ引渡ヲ履行セシムル強制執行……………一一八七

第二款 行爲又ハ不行爲ヲ履行セシムル強制執行……………一一九二

第三款 意思表示ヲ爲スヘキコトヲ言渡シタル判決ノ……………



效力	一一九七
第八章 強制執行ノ保全	一二〇一
第一節 假差押命令	一二〇二
第二節 假處分命令	一二一九
第九章 執行費用及ヒ保證	一二二九
第九編 公示催告手續	一二三一
第一章 一般ノ失權ヲ目的トスル手續	一二三二
第二章 證書ノ無効宣言ヲ目的トスル手續	一二四一
第十編 仲裁手續	一二四七
第十一編 人事訴訟手續	一二六三
第一章 婚姻事件	一二六四
第二章 養子縁組事件	一二七七

第三章 親子關係事件	一二七九
第四章 相續人廢除事件	一二八一
第五章 隱居事件	一二八三
第六章 禁治產事件及ヒ準禁治產事件	一二八五
第七章 失踪事件	一二九四
第八章 身分關係確定ノ訴及ヒ相續權回復ノ訴	一二九七
第九章 後見人免黜ノ訴	一三〇一
第十章 親族會ノ決議ニ對スル不服ノ訴	一三〇三



## 第八編

### 強制執行

強制執行ハ民事訴訟ナリ強制執行ノ主體ハ民事訴訟ノ主體ニシテ強制執行ノ條件行爲手續ハ民事訴訟ノ條件行爲手續ナリ故ニ第一編乃至第四編ニ於テ強制執行ノ主體條件行爲ヲ論述スルハ理論上當ヲ得タルモノナリト雖モ判決手續ト執行手續トハ各獨立セル私權保護ノ手段ナルノミナラス讀者錯雜ヲ來タスノ虞アルヲ以テ強制執行ニ關シ特ニ一編ヲ設ケタル所以トス

#### 第一章 強制執行ノ意義

強制執行トハ債務名義ニ因リ確定シタル私權ニ付キ實行ノ效果ヲ發生セシムルコトヲ目的トスル國家機關ノ共力ナリ

第一 強制執行ハ國家機關ノ共力ナリ 民事訴訟カ裁判上ノ手續ナルコトハ緒論第二章ニ於テ説述セリ強制執行ハ私權實行ノ保護ニシテ裁判權ノ作用ニ因リ權利者ニ權利實行ノ效果ヲ得セシムル爲メ國家機關ガ干與スル手續



ナリ然レトモ不干涉主義ノ原則ニ基キ權利者カ執行ニ因ル私權保護ノ請求  
權ニ基キ強制執行ノ開始實行ヲ要求シタル場合ニ限リ國家機關カ行動スル  
モノナレハ強制執行ハ權利者ノ權利實行ニ助力ヲ給スルモノナリ國家機關  
ノ行動ハ補助的職權行動ニシテ即チ權利ノ實行ニ共カスルモノトス

第二 強制執行ハ債務名義ニ因リ確定シタル私權ノ實行ヲ目的トスルモノナ  
リ 強制執行ノ基本ト爲ルヘキ各個人ノ私權ハ確定シタルモノナラサルヘ  
カラス私權ノ存在ヲ確定スルハ判決手續ニシテ強制執行ハ判決ニ基キテ爲  
スヲ原則トス然レトモ判決ト同ク私權ノ存在カ明確ニセラレタル書面(私權  
ノ存在ヲ確定シタル書面ヲ債務名義ト謂フ)ニ基キテ之ヲ爲スコトヲ許ス(第  
五九)蓋シ權利ノ存否ニ付キ疑アル場合ニ強制執行ヲ許スモノトセハ私權保  
護ノ實ヲ全フスルヲ得サルモノナレハナリ

第三 強制執行ハ私權實行ノ效果ヲ生セシムルコトヲ目的トスルモノナリ  
各個人カ自己ノ私權ニ付キ侵害ヲ受クルカ若クハ不満足ノ狀態發生シタル  
場合ニ於テ國家裁判權ノ作用ニ因リ侵害若クハ不満足ヲ排除シテ各個人ノ

有スル私權ヲ實行シタルト同一ノ結果ヲ發生セシムルコトヲ目的トスルモ  
ノナリ例ヘハ金錢債權ニ付テ債權者カ履行ヲ爲ササルトキハ國家カ強力ヲ  
以テ債務者ノ財産ヲ金錢ニ代ヘ其得タル金錢ヲ債權者ニ取得セシメテ金錢  
債權實行ト同一ノ結果ヲ生セシムルカ如キ是ナリ

強制執行即チ國家機關ノ共力ハ訴訟ナルヤ若クハ非訟ナルヤニ付テハ學說岐  
ル強制執行ノ手續ハ債務名義ノ内容ニ適シタル事實ヲ實在セシムルコトヲ目  
的トスルモノナレハ非訟事件ニ屬スト爲ス者アリト雖モ訴訟ニシテ非訟ニ非  
サルコトハ緒論第七章第四節ヲ参照スヘシ

## 第二章 處分權主義

私權ハ各個人カ任意ニ處分スルコトヲ得ヘキモノナレハ私權ノ實行即チ強制  
執行ニ付テモ國家カ進ンテ權力ヲ適用スルモノニアラス強制執行ニ付テモ處  
分權主義即チ不干涉主義ヲ原則トス強制執行ニ於ケル處分權主義ハ次ノ範圍  
ニ於テ認メラルモノトス



- (一) 強制執行ノ基本タル法律關係ハ當事者ノ主張ニ因テ定マル例ハ如何ナル私法上ノ權利ヲ主張シテ強制執行ヲ爲スヘキヤ否ヤハ一ニ債權者ノ主張スル處ニ因テ定マルモノトス
- (二) 強制執行ノ基本タル法律關係ノ範圍モ亦債權者ノ主張スル處ニ因テ定ム例ヘハ元本ニ併セテ利息ノ請求ニ付キ強制執行ヲ爲スヘキヤ其他請求ノ一部又ハ全部ニ付テ強制執行ヲ爲スヘキヤハ一ニ債權者ノ定ムル範圍ニ因ル
- (三) 強制執行ノ目的物モ亦債權者ノ選擇ニ因リ定マル例ヘハ債務者ノ動産ニ對シ或ハ不動産若クハ債權ニ付テ強制執行ヲ爲スヤ否ヤハ一ニ債權者ノ選擇ニ任スヘキモノトス
- (四) 強制執行ノ手續ノ開始、續行、終了モ亦債權者ノ意思ニ基カサル可ラス例ヘハ強制執行手續ノ申立、取下、手續ノ中止等モ債權者ノ意思ニ因リテ決スヘキモノトス債權者ノ執行手續ノ中止及ヒ取下ニ付テハ相手方ノ意思ヲ必要トセス判決手續ニ於テハ手續ノ中止ニハ裁判所ノ裁判ニ因ルノ外法定ノ原因アルコトヲ必要トシ取下ニ付テハ相手方ノ同意ヲ必要トスル場合アリ是レ

訴訟當事者間ニ於ケル私權ノ存否ヲ確定スルニ付キ原告ノ主張スル私權ノ存否ヲ確定スルコトハ被告ニ於テモ將來ニ於テ再ヒ同一ノ權利ニ付キ訴訟上ノ攻撃ヲ受クルコトナキ利益アルヲ以テ當事者對等權ヲ認メタルニ基ク然ルニ強制執行ニ於テハ債務ノ存在ヲ前提條件トセルヲ以テ債務ノ履行ヲ求ムルト否トハ一ニ債務者ノ意思ニ因リテ決スヘキモノナレハ債權者ノ申出ニ因ル執行手續ノ中止若クハ取下ニ付テハ特別ノ規定ヲ要セス當然債權者ノ意思ニ從フヘキモノナリ

右ノ如ク強制執行ノ開始、續行、廢止及ヒ其範圍等ハ一ニ債權者ノ意思ニ因テ定マル是レ執行當事者タル債權者債務者ハ對等ノ地位ヲ有スルモノニ非スシテ強制執行ハ債權者ノ保護ヲ目的トスルモノナレハナリ

國家ハ各個人ノ要求ニ基キ強制執行ノ手段ヲ實行ス故ニ各個人ハ國家ニ對シ強制執行ノ實施ヲ要求スル權アリ此權利ヲ強制執行權若クハ執行權ト謂フ強制執行權ハ國家ニ對シテ強制執行ノ開始實行ヲ求ムル權利ニシテ即チ國家裁判權ノ作用ニ因リ私權實行ノ效果ヲ發生セシムルコトヲ求ムル權利ナリ強制



執行權ハ公法上ノ權利ニシテ強制執行ノ行動ニハ強制執行權ノ存在ヲ前提條件トス強制執行權ハ強制執行ニ依ル私權保護ノ請求權ニシテ執行ニ依ル私權保護ノ利益アル場合ニ發生スルモノナリ而シテ強制執行權ノ實行ニ因リ執行當事者ト執行機關トノ間ニ執行法上ノ法律關係ヲ生ス執行法上ノ法律關係ハ即チ執行關係ニシテ債權者ノ適法ナル執行開始ノ申立ニ因リテ發生シ手續ノ進行ト共ニ發達シ執行行為ノ終了若クハ執行申立ノ取下ニ因リテ消滅スルモノトス緒論第十章ヲ參照スヘシ

### 第三章 強制執行ト他ノ法律トノ關係

強制執行ハ後ニ説述スルカ如ク債務名義ニ因リ確定シタル請求ノ實行ヲ得セシムルモノトス債務名義ハ民事訴訟法ニ規定スト雖モ強制執行法ノ規定ハ民事訴訟法ノ債務名義以外ニ於ケル執行ニ準用セラル即チ左ノ如シ

- 第一 行政裁判所ノ判決ニシテ執行囑託アリシモノ(明治二十三年法律第四十八號行政裁判法第二條)
- 第二 陸海軍軍法會議ノ裁判ニシテ執行囑託アリタルモノ(明治二十八年陸海軍

軍法會議私訴強制執行法第一條及第五條)

第三 罰金、科料ノ徵收、沒收物品取上ニ付キ檢事ノ命令アリタルモノ(刑事訴訟法第三〇條)

第四 法人ニ對スル罰金ノ裁判ニシテ檢事ノ命令アリタルモノ(明治二十三年法律第五十二號)

第五 破産手續ニ於ケル動産若クハ不動産ノ競賣(舊商法第一〇一八條第一)

### 第一節 強制執行ト破産法トノ關係

強制執行法ハ個人的ニ私權實行ノ形式ヲ規定シタル法規ニシテ破産法ハ損失分擔主義ニ基ク私權實行ノ形式ヲ規定シタル法規ナリ故ニ強制執行ニ付テハ債務者カ支拂停止ノ條件アルコトヲ必要トセサルモ破産ニハ之ヲ要件ト爲シ又強制執行法ハ個人的ノ執行手續ヲ規定シ債權者ハ何時ニテモ一旦開始シタル執行ノ取消ヲ爲スコトヲ得ルモ破産ハ一般的強制執行ナルヲ以テ債權者ノ任意取消ヲ許サス破産法ニ於テハ各債權者損失分擔ノ目的ヲ以テ債權調査會

第八編 強制執行ト他ノ法律トノ關係 第一節 強制執行トノ關係 九二九



債權者集會ノ規定ヲ設ケタリト雖モ強制執行法ハ個人的ノ強制執行ナルヲ以テ此等ノ事項ヲ認メス要スルニ破産手續モ各個人ノ私權實行ヲ規定シタル法律ナルヲ以テ其性質民事訴訟ニシテ破産法ハ民事訴訟法ノ一部ナルモ唯一一般の強制執行ナルト個人的強制執行ナルトノ區別アルモノトス

### 第二節 強制執行ト家資分散法トノ關係

現行破産法ハ佛蘭西法系諸國ノ法律ト同ク破産ヲ商人ニ限定シ破産手續ハ商人ニ對シテノミ實行スルヲ得ルモノト爲セルヲ以テ非商人ニ對シテハ特ニ家資分散法ヲ設ケタリ家資分散法ハ明治二十三年八月法律第六十九號ヲ以テ發布シ明治二十四年一月一日ヨリ實施セラレタリ此法律ハ債權者カ債務者ニ對シテ強制執行ヲ爲スモ完全ニ債權ノ辨濟ヲ得サル場合ニ適用セラルヘキ法律ニシテ隨テ此法律ヲ適用スルニハ強制執行ノ手續ヲ實行シタルコトヲ前提條件トス

家資分散法ノ内容ヲ述ブレハ債權者カ債務者ノ財産ニ對シテ強制執行ヲ爲シ

完全ニ辨濟ヲ得サルトキハ債務者ノ住所地ヲ管轄スル區裁判所カ職權ヲ以テ若クハ債權者ノ其區裁判所ニ對スル申立ニ因リ家資分散ノ宣告ヲ爲ス其宣告ノ形式ハ決定トス但任意的口頭辯論ニ基キ若クハ書面審理ニ因リ裁判ヲ爲スコトヲ得其決定ニ對シテハ民事訴訟法ニ於ケル即時抗告ノ形式ヲ以テ不服ノ申立ヲ許ス債權者カ宣告ノ申立ヲ爲スニハ書面若クハ口頭ヲ以テ之ヲ爲スヘキモノトス(家資分散法第一條第二條)債權者ノ申立ヲ裁判所カ不當トシタルトキハ申立ヲ却下スヘク却下ノ決定ニ對シテモ債權者ハ即時抗告ヲ以テ不服ヲ申立ツルコトヲ得ヘシ家資分散法ノ管轄裁判所ハ第一條ノ規定ニ因リ強制執行ニ付キ管轄權アル裁判所ト爲スヘク而シテ職權若クハ申立ニ因テ家資分散ノ宣告ヲ爲シタルトキハ之ヲ裁判所及ヒ市町村ノ揭示場ニ揭示シテ公告ス(同法第三條)家資分散ノ宣告ヲ受ケタル者ハ其決定確定ノ日ヨリ選舉權及ヒ被選舉權ヲ失フ(同法第四條)但宣告ヲ受ケタル後ニ債務ヲ辨濟スルノ資力ヲ生シ辨濟ヲ爲シタル後ハ舊商法第五十五條ノ規定ニ依テ復權ヲ求ムルコトヲ得ヘシ(同法第二項)家資分散手續ハ訴訟事件ニモ非ス非訟事件ニモ非ストス



## 第四章 強制執行ノ主體

強制執行ノ法律關係ハ強制執行ノ實施ヲ求ムル者ト強制執行ヲ受クル者及ヒ強制執行ヲ職務トスル國家機關トノ間ニ發生ス故ニ強制執行ノ主體ハ執行機關及ヒ執行當事者ナリトス

### 第一節 執行機關

執行機關トハ強制執行ノ實施ヲ職務トスル官廳ヲ謂フ受訴裁判所執行裁判所執行裁決所及ヒ執達吏ヲ執行機關タル場合ハ例外ニシテ原則トシテハ強制執行ハ係爭事實ニ付キ法律的判斷ヲ爲スニ非スシテ有形的ニ法律關係ノ効果ヲ實在セシムルコトヲ目的トスルモノナレハ特ニ其職務ヲ負擔スル機關ヲ設クル必要アリ獨逸普通法ニ於テハ民事裁判權ハ獨リ裁判所ノミヲシテ行ハシメタルモ佛國民事訴訟法ニ於テハ執行ノ實施ニ關スル裁判權ハ裁判所以

外ノ獨立ノ機關ヲシテ之ヲ行ハシム蓋シ執行手續ヲ簡易ニシ且其迅速ヲ期スル爲メニハ佛法ノ立法ヲ適當トスルヲ以テ獨逸民事訴訟法ハ之ニ倣ヒ我民事訴訟法モ獨法ノ主義ヲ採用シ執行ニ關シテハ執達吏ヲ以テ特別ノ機關トシ執達吏ニ委スルヲ不適當トスル執行行爲ニ限り裁判所ヲシテ實施セシムヘキモノトセリ

### 第一款 執達吏

執達吏ハ書類ノ送達及ヒ強制執行ノ實施ヲ職務トスル單獨制ノ官廳ナリ同一名稱ヲ有スル官吏ヲ以テ組織ス執達吏ノ官吏タルヤ否ヤニ付テハ學說岐ルト雖モ任命ノ形式ニ因リ國家政務ヲ實行スル公法上ノ義務ヲ負擔スル人ノ身分ヲ官吏ナリトスルトキハ執達吏モ亦官吏ト解スルヲ正當トス殊ニ執達吏規則第二十一條第二十二條ノ規定ニ因レハ其性質官吏ナルコトヲ推知スルヲ得ヘシ而シテ執達吏ト爲ル資格ハ裁判所構成法及ヒ執達吏規則ニ於テ之ヲ定ム執達吏カ執行行爲ヲ實施スルハ裁判權ノ作用ナリ執達吏ハ裁判所ニ從屬スル下級官廳ニ非ス裁判所ト獨立セル司法機關ナリ執達吏カ執行行爲ヲ實施スル



ハ司法機關トシテノ職務行動ナレハ或ハ裁判所ノ命令ニ因リ或ハ債權者ノ委任スルニ因リ執行行為ヲ實施スルモ裁判所又ハ債權者ト私法的法律關係ヲ生スルモノニ非ストス

第一 執達吏ノ權限

執達吏ノ職務實行ニ關スル土地ノ區域ハ執達吏ノ屬スル區裁判所ヲ管轄スル地方裁判所管轄區域内ニ限ル(裁判法第九七條)執達吏ノ事物ノ管轄ニ付テハ即チ書類ノ送達強制執行ヲ實行スル權限ヲ有シ殊ニ民事訴訟法ニ別段ノ規定ナキトキニ限り凡テノ執行行為ヲ實施スルモノトス(第五三一條、裁判法第九七條)民事訴訟法ニ規定セル執達吏ノ職務トシテ執行ニ關スルモノハ有體動産ニ對スル強制執行(第五六六條)證券ニ依レル債權ノ差押及ヒ差押命令ニ基ツク證書ノ取上(第六〇〇三條)不動産ノ強制執行ニ關シ裁判所ヨリ命セラレタル不動産ノ取調、競賣若クハ入札ノ實行(第六四三條)金錢ノ支拂ヲ目的トセサル債權ニ付テノ強制執行ニ關スル事項(第七三〇條)假差押假處分ノ命令ニ基キ強制執行ヲ爲ス場合ノ或行爲(第七四八條)其他特ニ執行裁判所ヨリ命セラレタル催告管理

行為等ヲ實行スルモノトス

第二 執達吏ノ執行行為ヲ實施スルハ執行裁判所ノ命令若クハ債權者ノ委任ニ基クモノトス

執行裁判所ノ命令ニ因リ執行行為ヲ實施スル場合ハ個々ノ行為ニシテ特ニ法律ノ規定アリ執達吏ハ主トシテ債權者ノ委任ニ因リ執行行為ヲ爲スモノトス

債權者カ執達吏ニ執行ヲ委任スル方式ハ執行力アル正本ヲ執達吏ニ交付シテ之ヲ爲ス委任ハ債權者カ直接ニ之ヲ爲シ若クハ區裁判所書記ヲ介シテ之ヲ爲スヲ得ヘシ(第五三一條)區裁判所ハ執達吏所屬ノ裁判所ノ書記ナリトス而シテ區裁判所書記ノ媒介ニ因リ爲シタル委任ハ債權者又ハ其代理人ニ委任シタルト同一效力ヲ生ス執達吏カ委任ヲ受ケタルトキハ其職務範圍ニ屬スル限ハ其執行ヲ實施スル權ヲ有ス債權者ノ委任トハ民法上ノ委任ト其意義ヲ異ニシ執達吏ニ對スル執行ノ申立ナリ執行機關ニ對スル執行ニ依ル私權保護ノ請求ナリ執行權ノ行使ナリ執行保護ノ請求ニ於テハ特ニ方式ノ規定ナ



キヲ以テ書面又ハ口頭ニテ之ヲ爲スコトヲ得ヘク債權者カ區裁判所書記ノ補助ヲ求ムル場合モ亦同シ區裁判所書記カ補助ヲ與フルハ債權者ノ代理人トシテ爲スニ非ス職務上ノ行爲ナリ此ノ如ク執行行爲ノ實施ニ債權者ノ申立ヲ必要トシタルハ不干渉主義ノ原則ニ基クモノトス而シテ執行ノ申立ニハ執達吏ニ對シ執行力アル正本ノ交付ヲ必要條件トス(第五三三條)執行力アル正本ノ交付トハ執行文ヲ付シタル債務名義ノ正本ヲ執達吏ニ占有セシムルコトヲ謂フ之ヲ交付スルヲ必要トセルハ執達吏ニ對スル債權者ノ執行ノ申立ノ確實ナルコトヲ期シ且執達吏カ不法ニ執行ヲ爲スノ危險ヲ避クルカ爲メナリ執行力アル正本カ存セサルトキハ執達吏ハ假命債權者債務者ノ同意アルモ執行ヲ爲スヲ得ス債權者カ申立ヲ取下ケ又執行正本ノ返還ヲ求メタル場合ニハ執達吏ノ執行實施ノ權ハ消滅スルモノトス故ニ執行力アル正本ヲ所持セサル執達吏カ執行ヲ實施スルトキハ其執行ハ不法ニシテ債務者ハ執達吏ニ對シ損害賠償ヲ求ムルコトヲ得ヘシ右ノ如ク執達吏ハ債權者ノ適式ノ請求アルトキハ強制執行ヲ實施シ其實施ニ付テハ債務者ノ財産ヲ處

分シ且債權者保護ノ爲メ法律上許サレタル職權ヲ行使ス故ニ執達吏ノ執行實施ニ付テハ債權者トノ關係債務者若クハ第三者トノ關係ニ付テ之ヲ觀察セサル可カラス

(一) 執達吏ト債權者トノ關係 債權者ノ執行ノ請求即チ執行ノ申立ニ因リ執達吏ハ債權者ノ爲メニ執行ヲ實施スルモノナリ適式ニ執行ノ請求ヲ受ケタル執達吏ハ特別ノ委任ヲ受ケサルトキト雖モ債務者ノ爲ス金錢ノ支拂其他物ノ給付ヲ受取リ且其受取リタル物ニ付テ受取證書ヲ作り之ヲ債務者ニ交付シ又債務者ニ於テ其債務ヲ完全ニ履行シタルトキハ執行力アル正本ヲ債務者ニ交付スルコトヲ得ヘシ而シテ執達吏カ執行力アル正本ヲ所持スル限ハ債權者ハ執達吏ニ強制執行ヲ請求セサリシ旨ヲ主張スルヲ得ス又執達吏ノ權限ニ付キ制限ヲ主張スルコトヲ得サルモノトス隨テ債務者カ執達吏ニ對シ債務ヲ履行シタルトキハ債務ヲ免カレ爾後ノ危險ハ債權者ノ負擔ニ歸ス(第五三三條)然レトモ執達吏ハ債權者ニ代リテ債務ノ免除和解其他ノ法律行爲ヲ爲スコトヲ得サルモノトス執達吏カ執行ヲ



實施スルハ債權者ノ代理人タル關係ニ立ツト説明スル者アリ然レトモ執達吏ノ行動ハ執行機關トシテノ職權行為ニシテ之ヲ代理人ト爲スヘキニ非ス

執達吏カ債權者ヨリ委任セラレタル執行行為ニシテ土地及ヒ事物ノ管轄ノ範圍内ナルトキハ正當ノ理由ナクシテ之ヲ拒絕スルコトヲ得ス(規則第一條)但左ノ場合ハ例外トス

(一) 執達吏カ職務ノ執行ヨリ除外セラレタルトキ(執達吏規第八條)

(二) 債權者ノ委任カ法律上ノ要件ヲ缺クトキ

右ノ外執達吏カ差押ヲ爲シ差押物保存ノ爲メニ特別ノ費用ヲ必要トスルトキハ債權者ニ之ヲ豫納セシムルコトヲ得ヘク債權者カ豫納セサルトキハ其處分ヲ拒ムコトヲ得ヘシ(第五條)

(二) 執達吏ト債務者及ヒ第三者トノ關係 執達吏ハ適式ノ委任即チ執行力アル正本ノ交付ニ因リ執行ノ請求ヲ受ケタル場合ニ於テハ債務者及ヒ第三者ニ對シテ強制執行ヲ實施スルノ權ヲ有シ(第五條)且第五百三十三條ノ

權限ヲ有ス故ニ債務者カ強制執行ノ開始前後ニ拘ハラヌ又任意ニ出テタルト否トヲ問ハス執行力アル正本ヲ有スル執達吏ニ對シテ金錢ノ支拂其他ノ給付ヲ爲シタルトキハ債務者ハ其責ヲ免カレ給付ノ目的物ハ債權者トノ關係ニ於テハ債權者ノ財産ニ歸屬スル效力ヲ生ス債權者ハ執行委任ヲ爲シタル執達吏カ執行實施ノ權限其他第五百三十三條ニ規定セル行為ヲ爲ス權限ナカリシコトヲ主張スルヲ得ス然レトモ債務者ハ執行力アル正本ヲ有セサル執達吏若クハ債權者ノ適法ノ委任ナキ執達吏ヨリ強制執行ヲ受タル理由ナキヲ以テ債務者ハ其執達吏ニ對シテハ委任ノ欠缺若クハ制限ヲ主張スルコトヲ得ヘク(第五條)隨テ執達吏ハ常ニ執行力アル正本ヲ所持シテ關係人ノ求アルトキハ其資格ヲ證スル爲メ之ヲ示ササル可カラス(第五條)執達吏カ執行ヲ實施スルニ際シ債務者ノ財産ヲ賣却シ其他ノ行為ヲ爲スハ債務者ノ代理人トシテ爲スモノナリト説明スル者アリ是レ亦前述セル所ト同ク賛成スル能ハス

第三 執達吏ノ執行實施ニ關スル職權



(一) 執達吏ノ權利 執達吏ハ前述セル如ク官吏ナルヲ以テ他ノ官吏ト同ク他人ヲシテ其職務ヲ取扱ハシムルヲ得ス然レトモ現行法ノ下ニ在テハ執達吏自ラヲシテ常ニ凡テノ執行行為ヲ行ハシムルヲ得サルヲ以テ執達吏ノ責任ヲ以テ臨時其職務ヲ執行スル代理人ヲ任設スルコトヲ許ス但裁判所ヨリ特別ノ命令若クハ債權者ヨリ特別ノ委任ヲ受ケサルトキニ限ル且代理人ハ法律ニ定メタル資格ヲ備ヘタル者ナラサル可ラス(執達吏規則) 第一〇條 執達吏ハ強制執行ヲ實施スルニ際シテ債務者ニ對シ強力使用權及ヒ財産搜索權ヲ有ス強力使用權ハ執行ニ際シ債務者又ハ第三者ヨリ抵抗ヲ受クル場合ニハ執達吏ハ威力ヲ用ヒ或ハ警察上ノ援助ヲ受ケ若シ兵力ヲ要スルトキハ執行裁判所ニ申立テ兵力ヲ籍ルヲ得ルコトヲ謂フ(第五三六條) 第二項 財産搜索權ハ執行ノ爲メ必要ナルトキハ債務者ノ住居、倉庫、筐匣ヲ搜索シ又閉鎖シタル戸扉及ヒ筐匣ヲ開カシムル權利ヲ謂フ(第五三六條) 第一項 斯ル職權ヲ執達吏ニ付與シタルハ債權者保護ノ爲メ債務者カ財産ヲ隱匿スルヲ防クノ旨趣ニ外ナラス

(二) 證人ノ立會 執達吏カ執行ニ際シ抵抗ヲ受クルトキ又債務者ノ住居ニ於テ執行行為ヲ爲スニ際シ債務者又ハ成長セル家族雇人ニ出會セサルトキハ成年者二人若クハ市町村又ハ警察ノ吏員ノ立會ヲ必要トス是レ債務者ノ利益ヲ保護シテ執達吏ノ不當執行ヲ避クルノ立法上ノ趣旨ニ出テタルモノトス(第七五三條) 證人ノ立會ナクシテ爲シタル執行ニ付テハ第五百四十四條ニヨリ異議ヲ申立ツルコトヲ得ヘシ

(三) 執行許可 夜間及ヒ日曜日并ニ一般ノ祝祭日ニハ執行裁判所ノ許可アリタル場合ニ限リテ執達吏ニ執行ヲ爲スヲ許ス許可ノ命令ハ執行ノ際ニ示ササルヘカラス(第七五三條) 許可ノ命令ヲ示サスシテ爲スモ執行行為ノ無効ヲ來スヘキニ非ス但許可ノ命令ナクシテ爲シタル執行ニ付テハ第五百四十四條ニ因リ異議ヲ申立ツルヲ得ヘシ

(四) 記録ノ閱覽及ヒ書類ノ付與 強制執行ニ付キ利害關係ヲ有スル者カ執達吏ニ對シ執行記録ノ閱覽ヲ求メ又ハ記録中ニ存スル書類ノ謄本ノ付與ヲ求メタルトキハ之ヲ許ササル可カラス是レ執行行為ノ狀態ヲ保存スル



爲メニ執達吏ノ作成シタル記録ヲ利害關係人ハ必要トスル場合アルヲ以テ閱覽及ヒ付與ヲ許シタルモノトス(第五三條)

(五) 執行力アル正本若クハ受取證書ノ交付・執達吏カ執行ヲ爲シ債務者カ其債務ヲ辨濟シタルトキハ債權者ヨリ交付セラレタル執行力アル正本及ヒ債務辨濟ノ證トシテ受取證書ヲ交付シ又債務者カ一部辨濟ヲ爲シタルトキハ執行力アル正本ニ其辨濟ヲ爲シタルコトヲ記載シ且ツ辨濟受領證ヲ債務者ニ交付セサルヘカラス但債務者カ後ニ債權者ニ對シテ受取證ノ交付ヲ求ムルノ權利ハ妨ケラレルモノニ非ス(第五三條)債務者カ全部辨濟ヲ爲シタルトキハ後日債權者カ再ヒ執行ヲ爲スノ必要ナク且ツ執行力アル正本カ債權者ノ手裡ニ存スルトキハ債權者ハ再ヒ同一正本ニ依テ執行ヲ爲スノ處アルヲ以テ之ヲ債務者ニ交付スヘキモノトス然レトモ債務者カ一部辨濟ヲ爲シタルトキハ債務者ハ其債權ノ殘餘ニ付キ更ニ執行ヲ爲ス必要アリ且債務者カ一部辨濟ヲ爲シタル事項ハ之ヲ明確ニシテ其部分ニ付テハ債權者ノ再度ノ執行ヲ避クルノ必要アルヲ以テ執行力アル正本ニ

一部辨濟ヲ爲シタル旨ヲ記載シテ其正本ハ債權者ニ返還スヘキモノトス債務者ノ辨濟ニ對シテハ執達吏ハ其辨濟カ一部ナルト全部ナルトヲ問ハス受取證ヲ交付ス其受取證書ハ官吏カ職權内ニ於テ作成セルモノナレハ公正證書ナリトス

同一執行正本ニ基キ債權者ヨリ申立テタル執行ニシテ多數ノ債務者ニ對シテ執行スル場合ハ各債務者ニ對シテ右ニ述ヘタル方式ニ準シテ執行力アル正本ノ交付若クハ辨濟ノ記載及ヒ受取證ノ交付ヲ爲スヘキモノトス

(六) 調書ノ作成 執達吏ハ執行行爲ヲ爲ストキハ其調書ヲ作成セサル可カラス(第五四條)調書ニハ調書作成ノ場所、年月日、執行ニ參與シタル人ノ表示、其執行ニ參與シタル者ノ署名、捺印、調書ヲ此等ノ者ニ讀ミ聞カセ又ハ閱覽セシメタルコト、其承諾ヲ爲シタルコトノ表示、執達吏ノ署名捺印及ヒ執行行爲ノ目的物及ヒ執行行爲ニ關シ目撃シタル重要ナル事項ヲ記載スルコトヲ要ス執行關係人ノ署名捺印、調書ノ閱覽及ヒ關係人ノ承諾等ノ事項ハ之ヲ具備スル能ハサルトキハ其理由ヲ記載セサルヘカラス此等ノ事項ヲ調



書ニ記載スルハ執行行為ノ狀況ヲ明確ニシ後日債權者債務者其他ノ利害關係人カ執行ノ當否ニ付キ争アル場合ノ證據ヲ保存スル目的ニ出テタルモノトス

執行調書ニ右ニ述ヘタル要件ノ欠缺アルトキハ其調書ハ公正證書タル效力ヲ失フニ止マリ執行行為自體ヲ無効トスルモノニ非ス口頭辯論ノ調書ニ付テハ口頭辯論ノ方式遵守ハ一ニ調書ノミニ依テ證スルコトヲ得ルモノナリト雖モ(第一三)執行調書ハ執行行為ニ付テノ唯一ノ證據方法ニ非ス故ニ調書ノ要件ノ欠缺アルモ執行行為ノ當否ハ他ノ證據方法ニ依テ之ヲ證明スルコトヲ得ルモノトス

(七) 催告及ヒ通知 執達吏カ執行行為ヲ爲ス際ニ債務者其他ノ利害關係人ニ對シ催告若クハ通知ヲ必要トスルコトアリ催告トハ執行關係人ニ對シ或事項ヲ知ラシメ以テ或行為ヲ要求スルコトヲ謂フ通知トハ執行關係人ニ對シ或事項ヲ知ラシムルコトヲ謂フ催告及ヒ通知ハ執達吏口頭ヲ以テ爲シ且調書ニ之ヲ記載スヘク若シ口頭ヲ以テ爲シ能ハサルトキハ送達ニ

關スル規定ヲ準用シテ調書ノ謄本ヲ利害關係人ニ送達シ若シ送達證書ヲ作成セサルトキハ調書ニ送達ヲ爲シタルコトヲ記載スヘシ又強制執行實施ノ地ニ於テモ執行裁判所ノ管轄地域内ニ於テモ送達ヲ爲ス能ハサルトキハ催告又ハ通知ヲ受クヘキ者ニ郵便ヲ以テ調書ノ謄本ヲ送達シ郵便ニ付シタルコトヲ調書ニ記載スヘシ(第五四)但債務者ニ爲スヘキ送達及ヒ通知ハ債務者ノ所在明カナラサルトキ又ハ債務者カ外國ニアルトキハ之ヲ必要トセス(第五四)

第四 執達吏ノ責任

執達吏ハ官吏ナルヲ以テ其職務上ノ義務ニ付テハ一般官吏ト同ク責任ヲ負フヘキモノトス其他執達吏ハ職務上ノ義務ノ違背ヨリシテ債權者其他強制執行ノ關係人ニ損害ヲ與ヘ又債權者ノ委任ニ因テ爲スヘキ執行行為ヲ實行セス或ハ完全ニ實行セサルニ因テ債權者其他ノ執行關係人ニ損害ヲ生セシメタルトキハ執達吏ハ私法上ノ損害賠償ノ責任ニ任ス(第五三)是レ執達吏ニ對シテ職務ノ執行ニ付キ深重ノ注意ヲ加ヘシメントスル立法上ノ旨趣ニ外ナ



ラス法文ニハ第一ニ其責ニ任ストアリテ第二ニ其責ニ任スル者アルカ如キモ茲ニ第一ニ其責ニ任ストアルハ單ニ損害賠償ノ責アルコトヲ表明シタルニ外ナラス執達吏ハ官吏ナルヲ以テ職務ノ執行上ニ於テ損害ヲ加フルコトアルモ一般官吏ノ法則ヨリスレハ損害賠償ノ責任ナキモ特ニ損害賠償ノ責任ヲ負擔セシメタルコトヲ明確ニシタルモノトス

第五 執達吏ノ處分ニ對スル不服申立

執達吏カ執行ニ際シテ職務上ノ義務ニ違背シ或ハ債權者ノ委任ヲ拒絕シ委任セラレタル事項ノ處理ヲ延滞スル場合ニ於テハ其利害關係人ハ抗告ノ方式ヲ以テ執達吏所屬ノ區裁判所ニ不服ノ申立ヲ爲スコトヲ得ヘシ此抗告ハ司法行政監督權ニ屬スルモノニシテ執達吏ノ官吏タル身分ニ對シテ爲ス不服申立ナリ(裁判法第一四〇條)然レトモ執行機關タル執達吏ニ對シ強制執行ノ手續ニ付テ利害關係人カ不服ヲ述フルトキハ執行裁判所ニ對シテ不服ヲ申立ツヘキモノトス(第五四條)即チ強制執行ニ際シテ執達吏カ遵守スヘキ手續ニ關シテ不服ヲ主張シ或ハ執達吏カ執行委任ヲ受クルコトヲ拒ミ若クハ委託ニ從ヒ

執行行為ヲ實施スルコトヲ拒ミ執達吏ノ手数料ニ付テ異議アルトキハ執行裁判所ニ申立ツルコトヲ得ルモノトス

第二款 執行裁判所

執達吏ノ職權ニ屬セサル執行ノ實施ハ執行裁判所ノ權限ニ屬ス執行裁判所ハ區裁判所トス執行行為ハ主トシテ有形的ニ或行為ヲ實在セシムルモノナレハ執達吏ニ實施セシムト雖モ其不適當ナルモノハ裁判所ヲシテ實施セシム而シテ法律上特別ノ規定ナキ限ハ執達吏ノ職權ニ屬セサル執行行為ハ執行裁判所之ヲ爲スモノトス

執行裁判所ハ法律ニ別段ノ定メナキトキニ限り執行ノ手續ヲ爲スヘキ地又ハ之ヲ爲シタル地ヲ管轄スル區裁判所タルヲ本則トス(第五四條)左ニ管轄權限方式ニ付テ分説スヘシ

第一 執行裁判所ノ管轄

執行行為ハ事物ノ管轄トシテハ區裁判所ノ管轄ニ屬ス土地ノ管轄トシテハ執行行為ヲ爲スヘキ地及ヒ之ヲ爲シタル地ノ區裁判所ニシテ其管轄ハ專屬



ナリトス(第五四三條)但法律ニ於テ別段ノ規定アル場合即チ債權(第五九條)不動  
產(第六四條)船舶(第七一條)債權ノ假差押(第七五條)ハ例外トス各法條ヲ参照スヘシ

第二 執行裁判所ノ權限

執行裁判所ノ執行行爲ニ關スル權限ハ執行行爲ノ處分、執行行爲ノ協力及ヒ  
執行行爲ノ監督ノ三種トス

(一) 執行行爲ノ處分 執行行爲ノ處分トハ法律ニ於テ執行裁判所ノ職務ト  
爲シタル執行行爲ヲ實施スルコトヲ謂フ執行行爲ニ付テモ特定ノ事項ニ  
付テハ私法上ノ權利ノ存否ニ付テ判斷ヲ爲ス必要アルヲ以テ斯ル行爲ヲ  
執達吏ノ職務ニ屬セシムルハ當ヲ得タルモノニ非ス是ヲ以テ特ニ執行裁  
判所ヲシテ之ヲ實施セシム執行裁判所ノ執行行爲トシテハ債權其他ノ財  
產權ヲ目的トスル強制執行(第五九四條)配當手續(第六二六條)不動産船舶ニ對ス  
ル強制執行(第六七四條以下)金錢ノ支拂ヲ目的トセサル強制執行中ニテ引  
渡スヘキ物カ第三者ノ占有ニ屬スルトキノ執行(第七三條)假差押及ヒ假處分  
ノ一部(第七四條)ノ行爲カ執行裁判所ノ執行行爲ニ屬スルモノトス

(二) 執行行爲ノ共力 執行行爲ノ共力トハ執達吏カ強制執行ヲ實施スルニ  
付キ補助ヲ與フルヲ謂フ即チ執達吏自ラヲシテ實行セシメ難キ事項ニ付  
キ執行裁判所カ之ヲ補助スルコトヲ謂フ即チ執達吏ノ執行ニ際シテ兵力  
ノ要求(第五三六條)夜間、日曜日、祝祭日ノ執行許可(第五三九條)官廳ノ援助(第五五五條)軍  
人軍屬ニ對シ兵營及ヒ軍事用ノ廳舎又ハ軍艦ニ於テ執行ヲ爲ス場合ニ軍  
事裁判所又ハ所屬長官又ハ所屬隊長ニ對スル執行ノ囑託并ニ囑託ニ因リ  
差押ヘタル物ノ引渡(第五五五條)有價證券ノ記名ナル場合ニ其書替ヲ爲スノ權  
ヲ執達吏ニ與ヘ若クハ無記名證券ニシテ流通ヲ回復セシムル手段ヲ執達  
吏ニ爲サシムルコト(第五八三條)差押ヘタル動産ニ付テ特別競賣許可ノ命  
令(第五八八條)競賣催告ノ命令(第八八條)不動産船舶ノ明渡ニ關シ債務者ノ動産ヲ  
競賣スル許可ノ命令(第七三一條)等是ナリ

(三) 執行行爲ノ監督 執行行爲ノ監督トハ執達吏ノ執行行爲ヲ爲スニ付キ  
執行當事者其他利害關係人ノ申立ニ因リテ其當否ヲ調査スルヲ謂フ即チ  
強制執行ニ際シテ執達吏ノ遵守スヘキ手續ノ違背、執行實施ノ拒絶等ニ付



テ利害關係人執行當事者ヨリ不服ノ申立アルトキハ之ヲ調査シ適當ノ處分ヲ爲ス權等ヲ謂フ例ヘハ債權額ニ超過シタル債務者ノ財産ヲ差押ヘ又差押フルコトヲ得サル物品ヲ差押ヘタル場合ニ不服ノ申立アリタルトキノ如キ是ナリ(第五四條)

第三 執行裁判所ノ權限行使ノ方式

執行裁判所カ其職務權限ヲ行使スルニハ或ハ裁判若クハ其他ノ行爲ヲ以テス其行爲ヲ以テスル場合ハ第五百五十五條第五百五十六條等ノ場合ニシテ主トシテ裁判ノ形式ニ依リ執行機關トシテ行動ス裁判ヲ以テスル場合ハ常ニ執行當事者若クハ利害關係人ノ申立ニ因リテ之ヲ爲スヘキモノトス裁判所カ自ラ進ンテ執行ヲ實施スルモノニ非ス是レ不干涉主義ノ原則ニ起因ス執行裁判所ニ對シテ執行當事者ヨリ執行申立ヲ爲ストキハ之ニ因リテ強制執行法上ノ法律關係ヲ惹起ス執行當事者及ヒ利害關係人ノ申立ハ裁判所カ執行裁判所ナルトキハ書面若クハ口頭ヲ以テ之ヲ爲スコトヲ得ヘシ  
裁判ハ常ニ決定ノ形式ヲ以テ爲シ口頭辯論ヲ經テ若クハ口頭辯論ヲ經スシ

テ之ヲ爲スコトヲ得ヘク(第五四條第三項)例外トシテ債務者ヲ審訊シテ之ヲ爲スコトアリ(第六一條)執行裁判所ノ裁判ハ口頭辯論ヲ經タルモノハ之ヲ言渡シ然ラサルモノハ職權ヲ以テ當事者ニ送達スルコトヲ要ス(第二四條)執行裁判所ノ裁判ニ對シテ不服申立ヲ爲スハ即時抗告ノ方法ニ依ルモノトス(第五五條)然レトモ凡テノ裁判ニ對シテ即時抗告ヲ許スモノト解スヘカラス即チ口頭辯論ヲ經スシテ爲スコトヲ得ル裁判ニシテ強制執行ノ方法ニ屬セサルモノニ限り即時抗告ヲ許スモノトス裁判ニシテ強制執行ノ方法ニ屬スルモノニ不服ナルトキハ異議ノ申立ヲ爲スヘキナリ其異議ハ裁判ヲ爲シタル裁判所ニ申立ツヘク異議申立ノ裁判ハ口頭辯論ヲ經スシテ爲スコトヲ得ヘク其裁判ニ對シテ即時抗告ヲ許ス(第五四條)

第三款 受訴裁判所

受訴裁判所トハ訴訟ノ繫屬シタル裁判所ヲ謂フ判決機關ト執行機關トハ判決手續ト執行手續トヲ異ニスルヲ以テ其機關ヲ異ニスルヲ原則トスト雖モ便宜上例外トシテ受訴裁判所ヲ以テ執行機關ト爲ス即チ執行ニ關シテ或判斷ヲ必



要トシ其判断ヲ爲スニ付テハ訴訟事件ノ繫屬シタル裁判所カ之ヲ爲スヲ以テ實際ニ適シ且便宜トスル場合ニ於テ立法上受訴裁判所ヲ以テ執行機關トセルナリ

受訴裁判所カ執行機關トシテ行動スルハ第一審裁判所ト第二審裁判所ニ限ルモノトス上告裁判所ハ受訴裁判所タル場合ト雖モ執行裁判所ト爲ルコトナシ第一審ノ受訴裁判所カ執行機關ト爲ル場合ハ左ノ如シ

第一 民法第四百十四條第二項第三項ノ場合ニ於テ債權者ノ申立ニ因リ第一審ノ受訴裁判所ハ民法ノ規定ニ從テ決定ヲ爲シ(第七三條)債務ノ性質カ強制履行ヲ許ス場合ニ於テ債務者カ履行ヲ爲ササルトキニ於テハ第一審ノ受訴裁判所カ債權者ノ申立ニ因リテ債務者ニ損害賠償ヲ命スル決定ヲ爲ス(第七三條)右執行ニ付テハ債權者ノ申立ヲ必要トシ且決定前ニ債務者ヲ書面又ハ口頭ヲ以テ審訊スルコトヲ要ス(第七三條第六條)

第二 受訴裁判所カ假差押命令假處分命令ヲ發シタルトキハ第一審タルト第二審タルトヲ問ハス執行裁判所タルコトアリトス(第七三條第七五條第七五〇條第七五八條第七六二條)

條)

第三 外國ニ於テ強制執行ヲ爲ス可キ場合ニ於テ其外國官廳カ日本ノ裁判所ニ法律上ノ共助ヲ爲スヘキトキハ債權者ノ申立ニ因リ第一審ノ受訴裁判所之ヲ外國官廳ニ囑託スヘク又外國駐在ノ日本ノ領事ニ依リ強制執行ヲ爲シ得ヘキトキハ第一審ノ受訴裁判所ハ亦債權者ノ申立ニ因リ其領事ニ執行ノ囑託ヲ爲スヘキモノトス(第七五條第五條)

以上受訴裁判所ノ第一第二ノ職權ハ執行行為ニシテ第三ノ職權ハ執行行為ノ共力ナリトス和解調書カ債務名義タルトキハ和解ノ成立シタル裁判所前示第一乃至第三ノ執行行為ニ付キ執行機關タルハク公證人ノ作成シタル公正證書カ債務名義ニシテ第三ノ囑託ヲ必要トスルトキハ公證人之ヲ爲スヘキモノトス(第七五條第六條)

## 第二節 執行當事者

### 第一 執行當事者ノ意義



強制執行ノ當事者トハ債權者及ヒ債務者ヲ謂フ形式上ヨリスレハ債權者トハ債務名義ニ基キ執行機關ニ對シテ強制執行手續ヲ要求スル者ヲ謂ヒ債務者トハ債權者カ執行機關ヨリ強制執行ヲ受クル地位ニアルコトヲ主張スル者ヲ謂フ實體上ヨリスレハ債權者トハ債務名義ニ因リ給付請求權ノ存在ヲ承認セラレタル者ヲ謂ヒ債務者トハ債務名義ニ給付義務アルコトヲ承認セラレタル者ヲ謂フ債務者ハ必スシモ判決手續ニ於ケル原告ニ非ス被告ト雖モ債權者タルコトアリ又判決以外ノ債務名義ニ基キ強制執行ヲ爲スコトアルヘキヲ以テ原告若クハ被告カ必スシモ債權者若クハ債務者ト爲ルモノニ非ス又債權者債務者トハ民法上ニ於ケル債權者又ハ債務者ト同一意義ニ非サルコトヲ注意スヘシ即チ債權者若クハ債務者トハ執行權利者若クハ執行義務者ノ意義ナリ

執行權利者及ヒ執行義務者ノ何人ナルヤハ債務名義若クハ執行文ニ因テ定マル執行權利者及ヒ執行義務者ハ常ニ債務名義若クハ執行文ニ表示スルヲ必要トスルヲ以テ債權者及ヒ債務者ハ常ニ其表示ノミニ因テ確定セラルヘ

キモノトス

執行當事者タル能力執行行為ノ能力法律上ノ代理訴訟代理ハ總テ民事訴訟法一般ノ原則ニ依ル

第二 執行當事者ノ變動

強制執行手續ノ開始後執行當事者死亡シ若クハ其法律上ノ地位變動シタルトキハ執行當事者ノ變動ヲ來ス強制執行ハ執行文ヲ付與セラレタル債權者ノ爲メニ之ニ表示サレタル債務者ニ對シテ執行スルヲ原則トス(第五二)故ニ債務名義若クハ執行文ニ表示セラレタル當事者ノ一方若クハ雙方カ死亡シ又ハ法律上ノ地位ニ變更ヲ生シタルトキハ其債務名義ニ基キ執行ヲ續行セントスルニハ更ニ變更シタル當事者ヲ表示セル執行文ヲ必要トスルモノト言ハサルヘカラス然レトモ法律ハ便宜上強制執行手續ノ開始後ニ債務者カ死亡シ又ハ法律上ノ地位ヲ變更シタルトキハ尙ホ執行ヲ續行スルコトヲ許ス即チ左ノ如シ

(一) 債務者ノ死亡 債務者カ執行手續ノ開始後ニ死亡シタルトキハ已ニ其



相續人ノ定マリタルト否トヲ問ハス更ニ相續人ニ對スル執行文ヲ必要トセス又相續人ニ對シテ債務名義ヲ送達スルコトヲ要セス相續財産ニ對シテ執行ノ續行ヲ許ス(第五五二項)其執行ニ關シテ債務者ノ知ルコトヲ要スル執行行為ヲ爲スヘキ場合ニ於テハ相續人カ未確定ナルカ又ハ相續人アルコトカ分明ナラサルトキ又ハ相續人カ不在者ニシテ已ニ選任シタル財産管理人ナキトキハ債權者ノ申立ニ因リテ執行裁判所ハ遺産又ハ相續人ノ爲メニ特別代理人ヲ選任スヘキモノトス(第五五二項)債務者ノ知ルコトヲ要スル行為トハ動産ニ關スル執行ニ付テノ差押ノ通知(第五六六項)配當要求ニ關スル通知(第五九一項)債權差押ニ付テノ通知(第五九八項)債權換價ニ付テノ通知(第六一三項)等是ナリ

(二) 法律上ノ地位ノ變更 債權者カ強制執行ヲ開始シタル後債務者カ戸主タル地位ヲ辭シ又ハ之ヲ喪失シタル場合ニ於テハ其變更ノ當時債務者ノ有シタル財産ニ付テ強制執行ヲ續行ス民法第九百六十四條第九百九十二條ニ因リ相續開始スルトキハ相續人カ單純承認ヲ爲スト限定承認ヲ爲ス

トヲ問ハス被相續人ノ權利義務ハ相續人ニ移轉スト雖モ便宜上相續財産ニ對シテ執行ヲ續行スルコトヲ許ス(第五三三條)民法ノ規定ニ因レハ隱居及ヒ入夫婚姻ニ因リ相續開始セハ前戸主ノ債權者ハ其前戸主ニ對シテモ亦請求スルコトヲ得ヘク又戸主ハ自己ノ財産ノ全部又ハ一部ヲ相續人ニ相續セシメスシテ留保ヲ爲スコトヲ許スヲ以テ(第九八八條)留保財産ニ對シテモ執行ヲ續行スルコトヲ得ヘシ

(三) 法人ニ對スル強制執行ハ法人ノ財産ニ對シテノミ實施スルヲ得ヘク無限責任社員ノ財産ト雖モ之ニ對シテ實施スルヲ得ス如何トナレハ法人ト社員トハ其人格ヲ異ニスレハナリ而シテ法人カ清算中ト雖モ其財産ニ對シ執行ヲ開始又ハ續行スルコトヲ妨ケム

(四) 破産者タル債務者ニ對シテハ強制執行ヲ開始スルコトヲ得ス又執行手續進行中ニ債務者カ破産宣告ヲ受ケタルトキハ其手續ヲ續行スルヲ得サルモノトス(九八七條)  
右ニ述フル所ハ債務者ニ關スル事項ナリ然レトモ債權者死亡シ若クハ其他



ノ原因ニ因リ債権者ニ承継アリタルトキハ其承継人カ強制執行ヲ實施セン  
トスルニハ執行ノ開始前ニ於テハ一般ノ原則ニ從テ執行文ノ付與ヲ必要ト  
シ執行開始後ニ於テモ更ニ執行文ノ付與ヲ得タル後ニ非サレハ執行ヲ續行  
スルコトヲ得サルモノトス如何トナレハ強制執行ハ執行力アル正本若クハ  
執行文ニ表示セラレタル債権者ノ爲メニノミ實施スルコトヲ得ルモノナレ  
ハナリ

### 第五章 強制執行ノ條件

強制執行ハ國家ノ權力ヲ以テ債務者ノ意思ニ關セス債権者ニ對シテ權利實行  
ノ効果ヲ得セシムルモノナリ國家機關カ一私人ノ權利ヲ保護スルカ爲メニ他  
人ノ權利ノ範圍ニ干渉スルモノナレハ其干渉ヲ爲スニ當リテハ力メテ不法ノ  
生セサルコトヲ期セサル可カラス是ヲ以テ民事訴訟法ハ強制執行ニ關スル條  
件ヲ定ムル必要アリ如何ナル事實ノ存在ニ因リテ各個人ハ執行ニ依ル私權保  
護ヲ求ムルコトヲ得ヘキヤ又如何ナル事實ノ存在ニ因リテ執行手續ヲ開始ス

ルコトヲ得ヘキヤノ條件即チ權利保護ノ條件及ヒ訴訟條件ヲ定メサルヘカラ  
ス

權利保護ノ條件即チ強制執行權ノ存在ニ必要ナル條件ハ債務名義及ヒ執行力  
アル正本ナリ訴訟條件即チ執行開始ノ條件ニハ一般ノ條件ト特別ノ條件トア  
リ以下節ヲ分チテ説明スヘシ

### 第一節 債務名義

#### 第一款 債務名義ノ意義

債務名義トハ強制執行ヲ爲スニ適シタル債務者ノ債務ノ存在ヲ確定シタル公  
正證書ヲ謂フ債務名義ハ公正證書其モノニシテ公正證書ニ表示セラルル權利  
ニ非ス蓋シ強制執行ハ債務者ノ意思ニ關セス債権者ニ權利實行ノ効果ヲ得セ  
シムルモノナレハ債権者カ債務者ニ對シテ有スル權利ノ確實ナルコトヲ期ス  
ルカ爲メ債権者ノ權利ノ範圍即チ債務者カ債務ヲ負擔スルコト及ヒ債務ノ種  
類範圍竝ニ履行ノ時期ヲ確定セサル可ラス其權利ノ確定ハ或ハ國家機關ノ裁



判ニ因テ確定スルコトアルヘク或ハ國家機關ノ指揮ニ因テ當事者自ラ之ヲ確定スルヲ得ヘシ而シテ其確定セル權利ハ何人ニ對シテモ又何時ニテモ之ヲ明カニ認識シ得ヘキハ書面ニ記載スルヲ最適當トス是ヲ以テ強制執行ニハ債權者ノ權利即チ債務者ノ債務ヲ確定シタル公正證書ヲ必要條件トス其公正證書ヲ必要トシタルハ公正證書ハ官吏若クハ公吏カ權限内ニ於テ作成シタルモノニシテ公ノ信憑力アルヲ以テナリ蓋シ執行手續ニ於テ執行機關カ判決手續ニ於ケルカ如ク私權ノ存否ヲ調査スルハ執行手續ヲ迅速ニ實施スルノ妨害ト爲ルヲ以テ執行機關ノ審査權ハ單ニ執行開始ノ條件ノミニ制限シ私權ノ存在ヲ明確ナラシムル公正證書ヲ債務名義トセル所以ナリ而シテ公正證書カ債務名義タルニハ其内容タル債權者ノ權利カ強制執行ヲ爲スニ適シタルモノナリル可ラス強制執行ヲ爲スニ適ストハ債務者ノ債務ノ内容カ行爲又ハ不行爲若クハ耐忍ノ給付ニ在リトス現行法ニ於テ債務名義ハ左ノ如ク區別スルコト得ヘシ

第一 裁判所ノ裁判

裁判所ノ裁判ニハ判決ト決定トアリ即チ通常訴訟手續爲替訴訟證書訴訟人事訴訟ニ於テ爲ス判決及ヒ假差押若クハ假處分手續ニ於テ爲ス判決並ニ執行判決(第五條第一)督促手續ニ於テ爲ス執行命令假差押假處分手續ニ於テ爲ス決定抗告ヲ以テノミ不服ヲ申立ツルコトヲ得ル決定ハ債務名義タリ(第五條第五)刑事附帶ノ私訴判決モ亦債務名義ナリトス(刑三法第三條)

第二 當事者ノ行爲ニ因リ債務名義タルモノハ公證人カ其權限内ニ於テ金錢、代替物若クハ有價證券ノ給付ヲ目的トスル請求ニ付キ作リタル證書受訴裁判所ニ於テ訴ノ提起後爲シタル和解調書及ヒ區裁判所ニ於テ爲シタル和解調書(第五條第五)是ナリ破産手續ニ於テ確定シタル債權モ亦債務名義タルヲ得ヘシ

第二款 判決

判決トハ必要的口頭辯論ニ基キ裁判所ノ爲シタル裁判ヲ謂フ判決ニハ其方式ニ因リ區別スルトキハ終局判決ト中間判決トアリ終局判決トハ訴訟事件ヲ其審級ニ於テ終了スル判決ニシテ中間判決ハ終局判決ヲ爲ス準備トシテ訴訟進



行中ニ爲ス判決ヲ謂フ終局判決ニシテ訴訟事件全部ヲ完結スルモノヲ全部判決一部ヲ完結スルモノヲ一部判決トス又判決ヲ其内容ニ因テ區別スルトキハ訴訟判決及ヒ本案判決ノ區別アリ訴訟判決トハ訴訟條件其他訴訟法上ノ事項ニ付キ爲シタル判決ニシテ本案判決トハ訴ヲ以テ主張シタル私法上ノ法律關係ニ付キ爲シタル判決ヲ謂フ又中間判決ニハ上訴及ヒ強制執行ニ關シテ終局判決ト看做スモノアリ上訴ニ關シテ終局判決ト看做スヘキモノハ妨訴抗辯棄却ノ判決請求ノ原因ヲ正當トスル判決控訴審ニ於テ防禦方法ノ行使ヲ留保スル判決證書訴訟ニ於テ權利行使ヲ留保スル判決ニシテ證書訴訟及ヒ控訴審ニ於テ爲ス留保判決ハ強制執行ニ關シ終局判決ト看做サルモノトス

判決ハ前述ノ如ク種々アリト雖モ債務名義タル判決ハ二ノ條件ヲ必要トス即チ給付判決ナルコト及ヒ確定ノ終局判決若クハ假執行ノ宣言ヲ付シタル終局判決ナルコトヲ要ス左ニ之ヲ分説スヘシ

第一 給付判決ナルコトヲ要ス

給付判決トハ行爲若クハ不行爲又ハ耐忍ノ命令ヲ包含スル判決ヲ謂フ訴ニ

ハ給付ノ訴確定ノ訴及ヒ創設ノ訴ノ三種アルニ從ヒ判決ニモ給付ノ判決確定ノ判決及ヒ創設ノ判決ノ三種アリトス

確定ノ判決ハ法律關係ノ成立若クハ不成立ヲ確定スル判決ニシテ當事者ニ對シテ行爲若クハ不行爲又ハ耐忍ヲ命スルモノニ非ス即チ判決ノ確定ニ因リ當事者間ノ權利狀態ヲ確定スルニ止マルモノナレハ判決ノ内容ヲ實在セシムルニ付キ執行機關ノ共力ヲ必要トセス

創設判決ハ當事者間ノ權利變更ヲ宣言スル判決ニシテ其判決ノ確定ニ因リ當事者間ノ法律關係ノ變動ヲ惹起シ判決ノ内容ヲ實在セシムルニ付キ亦執行機關ノ共力ヲ必要トセサルヲ原則トス然レトモ執行判決並ニ假差押若クハ假處分ヲ取消ス判決ハ例外トシテ創設判決ニシテ債務名義タルモノトス

(本節第三款及ヒ第五款第一條第四款參照)

給付判決即チ當事者ニ對シテ行爲若クハ不行爲又ハ耐忍ヲ命シタル判決ニ當事者カ服從セサルトキハ執行機關ハ權力ヲ以テ權利者ヲ保護スル爲メ判決ノ内容ヲ實在セシメ權利者ニ對シテ權利實行ノ效果ヲ得セシムル必要アリ



リ故ニ債務名義タル判決ハ給付判決ナルコトヲ原則トス然レトモ給付判決ト雖モ強制執行ノ方法ノ規定ナキ給付ヲ命シタルモノナルトキハ之ヲ執行スルニ由ナキヲ以テ債務名義タル能ハス幼者ノ引渡、夫婦ノ同居ヲ命シタル判決ノ如キ是ナリ斯ル判決ノ執行方法ニ付テハ現行法ニ其規定ナキヲ以テ執行機關ハ執行ヲ實施スルニ由ナク又債務者ニ意思表示ヲ爲スヘキコトヲ命シタル判決ハ其判決ノ確定ニ因リテ意思表示ノ效力ヲ生スヘク(第七三條)執行機關カ執行ヲ實施スルノ餘地ナキヲ以テ亦債務名義タルヲ得ス故ニ債務名義タル給付判決ハ執行行為ノ規定アル給付ヲ命シタルモノニ限ルモノトス

給付ノ訴ニ基ク判決ト雖モ訴訟物タル請求ヲ排斥シタル判決ハ給付判決ニ非サルヲ以テ債務名義ニ非ス而シテ總テノ判決ニ於テ訴訟費用ノ裁判ハ敗訴者ニ給付ヲ命シタル判決ナリト雖モ訴訟費用ノ執行ヲ爲サントスルニハ第八十四條ニ從ヒ訴訟費用額確定決定ヲ必要トシ該決定ハ第五百五十九條第一號ニ規定セル獨立ノ債務名義タルヲ以テ判決ニ於テ訴訟費用ノ負擔ヲ

命シタル事項ハ債務名義タルモノニ非ストス或ハ説ヲ爲ス者アリ曰ク訴訟費用額確定決定ハ訴訟費用ノ數額ヲ定ムルモノナリ何人カ訴訟費用ヲ負擔スヘキヤハ判決ニ因リテ定マルモノナレハ訴訟費用ノ負擔者ヲ定メタル判決ハ債務名義ナリト然レトモ訴訟費用ノ辨償請求權ハ確定決定ヲ俟テ初メテ定マルモノニシテ判決ニ因リテハ何人カ負擔スヘキヤヲ明カニシタルニ止マリ其權利ノ範圍未確定ナルヲ以テ贊成スル能ハス

判決ニ基キ強制執行ヲ爲スニハ判決主文ヲ唯一ノ標準トシ判決主文ニ因リ執行ニ適シタル給付判決ナルヤ否ヤヲ決セサルヘカラス故ニ判決主文ト判決理由ニ齟齬アルトキト雖モ執行ニ關シテハ判決理由ヲ斟酌スルコトヲ許サス唯判決主文ノ意義不明瞭ナルトキハ判決理由ニ依リ之ヲ解釋スヘキナリ又判決主文其他判決ノ成立部分ニ誤謬アル場合ニハ判決ヲ受ケタル當事者ハ受訴裁判所ニ對シテ判決ノ更正ヲ求ムルコトヲ得ルモ執行機關ニ於テ其誤謬ヲ發見シタルトキハ正當ノ意義ニ基キ執行ヲ爲スヲ妨ケス

第二 確定ノ終局判決又ハ假執行ノ宣言アリタル終局判決ナルコトヲ要ス



## (甲) 判決ノ確定

裁判所カ各個人ノ私權ニ付キ爲シタル判断ヲ永久不確定ノ状態ニ置キ不服ナル者ニ反對ノ主張ヲ爲スヲ許ストキハ私權保護ノ目的ヲ達スル能ハス是ヲ以テ各個人ヲシテ權利伸張ヲ得セシムル爲メ裁判所ノ審級ヲ設ケ下級審ノ判決ニ不服アル者ハ上級審ニ不服ノ申立ヲ許スト雖モ其不服ノ主張ハ一定ノ時期ヲ限り永久不服ノ主張ヲ許サス即チ裁判所ノ判断カ事實ノ真相ト一致スルト否トヲ問ハス一定ノ期間經過後ハ各個人ニ對シテ裁判所ノ判断ニ對スル不服ノ申立ヲ禁止シ且判断ノ内容ニ當事者カ羈束セラルヘキ效力ヲ生セシムル必要アリ是レ判決ノ確定力ナル制度ヲ認メタツ立法上ノ理由ニシテ即チ一定ノ期間經過ニ因リ各個人ハ裁判所ノ判決シタル事項ニ反對ノ主張ヲ許ササルモノトセリ其效力ヲ判決ノ確定力ト謂フ判決ノ確定力ハ形式的確定力ト實體的確定力ノ二トスルコトヲ得形式的確定力トハ判決カ故障若クハ上訴ヲ以テ不服ヲ申立ツルヲ得サルコトヲ謂ヒ實體的確定力トハ判決ノ内容カ當事者ヲ拘束スル效力ヲ謂フ

形式的確定力ハ凡テノ終局判決ニ對シテ發生スルモ實體的確定力ハ實體上ノ權利ニ付テ判断シタル判決ニ非サレハ發生セサルモノトス判決ノ實體的確定力ヲ認メタル根據ハ判決セラレタル事項カ私法上ノ法律關係ト相一致ストノ推定ニ基クニアラスシテ國家ノ威力アル宣言トシテ當事者ヲ拘束スルモノトス

(一) 判決ノ確定力發生ノ時期 判決ハ故障若クハ上訴ノ申立ニ付キ定メタル期間滿了ニ因テ確定ス(第四九八條第一項)故ニ對審判決ハ上訴カ當事者ノ一方若クハ雙方ニ許サル間ハ確定セス上訴ヲ許ス判決ハ上訴期間内上訴ヲ提起セスシテ之ヲ經過シタルニ因テ確定シ上訴ヲ許ササル判決即チ上告裁判所ノ判決ハ言渡ニ因リテ確定ス關席判決ハ故障ヲ許スモノナルトキハ故障期間ノ滿了ニ因リ又故障ヲ許サス上訴ヲ許スモノナルトキハ上訴期間ノ滿了ニ因テ確定ス

判決ノ確定ハ故障若クハ上訴ヲ法定ノ期間内ニ提出セラレタルトキハ之カ爲メニ遮斷セラレ(第四九八條第二項)上訴若クハ故障ノ提起ハ之ヲ申立テタ



ル判決全部ノ確定ヲ妨クル結果ヲ生ス假令判決ノ一部ニ對シテ不服ニシテ上訴ヲ提起シ變更ヲ申立ツル場合ト雖モ不服ヲ申立テサル部分ニ付テモ確定ヲ妨ケラル如何トナレハ不服申立ノ範圍ハ上訴審ニ於ケル審理ノ終局ニ至ルマテ擴張スルヲ得ルモノナレハナリ又判決ハ故障若クハ上訴ヲ提起シタル後ト雖モ之ヲ取下ケタルトキハ確定ス如何トナレハ故障若クハ上訴ノ取下ハ故障ヲ爲スノ權及ヒ上訴權ヲ喪失スルモノナレハナリ第二百七條、第二百二十八條ノ上訴ニ關シテ終局判決ト看做スヘキ判決ヲ爲シタルトキハ其中間判決ノ確定ニ至ルマテ其後ニ爲シタル本案ノ終局判決ハ實體的確定力ヲ生スルモノニアラス如何トナレハ此等ノ中間判決ハ本案判決ト相俟テ一個ノ判決ヲ構成スルモノニシテ中間判決カ上訴ノ結果變更セラルルトキハ本案ノ終局判決ハ其效力ヲ消滅スヘク即チ後ノ終局判決ハ前ノ中間判決ノ確定ヲ條件トシテ存在スルモノナレハナリ第五十條ニ規定セル共同訴訟人ノ一人カ判決ニ對シテ上訴又ハ故障ヲ提起シタルトキハ各共同訴訟人ニ對シテ上訴

若クハ故障ヲ申立テタルト同一ノ效力ヲ生スルヲ以テ一人ノ故障上訴ノ爲メ各共同訴訟人ニ對シテ確定力ヲ生セス

二 判決確定ノ證明 強制執行ハ執行文ヲ付シタル判決正本ニ基キ爲スヘキモノナリ(第五一)判決正本ニ執行文ヲ付シタルモノヲ執行力アル正本ト謂フ執行力アル正本ハ裁判所書記訴訟記録ニ基キ調査シタル上付與スヘキモノナレハ強制執行ニ關シテハ判決ノ確定ヲ證明スル手續ノ必要ナシト雖モ訴訟當事者カ判決ヲ經タル私權ニ付テ後日ノ争ヲ避クルカ爲メ判決ノ確定セル事實ヲ證明スル材料ヲ保存スル必要アリ又判決ノ内容カ法律關係ノ成立ヲ承認スヘキコト若クハ被告カ其他ノ意思ヲ表示スヘキコトヲ命セラレタルモノナルトキハ第七百三十六條ノ規定ニ依據シ判決確定ノミニ因リ承認若クハ意思表示ノ效力ヲ生スヘキヲ以テ斯ル場合ニ判決ノ確定ヲ明カニスル必要アリ是ヲ以テ判決ノ確定ヲ證明スル手續ヲ規定シタル所以下ス然レトモ該手續ヲ強制執行編ニ規定セルハ立法上其當ヲ得タルモノニアラス



(1) 判決確定證明手續 判決確定ノ證明書ハ當事者ノ申請ニ因リテ裁

判所書記之ヲ付與スルモノトス(第四九條)其方式ハ左ノ如シ

(1) 判決確定ノ證明書ハ判決ヲ受ケタル當事者ニ限り之ヲ求ムルコトヲ得故ニ原告若クハ被告又ハ其承繼人其他從參加人ニ限り求ムルヲ得ヘク訴訟ニ關係セサル者ハ之ヲ求ムルヲ得ス證明書ヲ求ムルニハ第一審裁判所書記ニ對シ申請スルヲ原則トス如何トナレハ訴訟記録ハ常ニ第一審裁判所書記ニ於テ保存スヘク隨テ判決確定ノ事實ヲ調査スヘキ訴訟書類ハ常ニ第一審裁判所書記ノ保管ニ屬スレハナリ

(2) 訴訟カ上級審ニ繫屬スルトキハ訴訟當事者ハ上級裁判所ノ書記ニ申請スヘク上級裁判所ノ書記ハ判決ノ確定ト爲リタル部分ニ付テ證明書ヲ付與スヘキモノトス訴訟カ上級審ニ繫屬スルトキハ訴訟記録ハ常ニ其審級ニ存スルヲ以テ第一審裁判所ノ書記ハ判決確定ノ如何ヲ審査スルヲ得サレハナリ訴訟ノ繫屬トハ本來ノ意義ヨリ

リスレハ上訴ノ提起ヨリ上訴判決ノ確定ニ至ルマテヲ謂フト雖モ第四百九十九條第二項ニ繫屬中トアルハ裁判所ノ職權ヨリ觀察スヘキニアラス裁判所書記ノ職務ヨリ觀察シテ解釋スヘキモノニシテ判決確定ノ證明書ヲ付與スルニ必要ナル訴訟記録カ上級審ニ存在スル間ヲ稱シテ繫屬ト謂フ上訴ノ提起アルトキハ上訴裁判所ノ書記ハ第一審裁判所ノ書記ニ對シ訴訟記録ノ送付ヲ請求シ第一審裁判所ノ書記ハ之ヲ上級審ニ送付シ上級審ノ判決言渡アルトキハ判決ノ謄本ト共ニ第一審裁判所ノ書記ニ訴訟記録ヲ返還スヘキモノトス(第四三條第一項第四號)其記録カ上級審ニ存スル間ヲ繫屬ト稱スルナリ第四百九十九條第二項ニ判決ノ確定ト爲リタル部分ト言フハ一分判決ニ對スル規定ナリ一分判決ハ獨立シタル終局判決ナルヲ以テ特ニ上訴ノ提起アルニ非サレハ一分判決ヲ以テ裁判セラレタル事項ハ上級審ニ移審ノ效力ヲ生セサルモノトス全部判決ニ對シテ上訴ヲ提起シタル場合ハ不服申立ノ範圍カ判決ノ全部ナルト一



部ナルトヲ問ハス判決ハ全部確定セサルモノトス隨テ判決ノ確定ト爲リタル部分トハ一分判決ヲ爲シタル場合ニノミ適用セララルモノト解釋セサル可カラス

(3) 上訴ヲ爲シ得ヘキ判決ハ其判決ノ言渡後訴訟記録ノ第一審裁判所ニ存スルモ或ハ上訴ノ提起アリタルコトアリ如何トナレハ控訴若クハ上告ハ控訴裁判所若クハ上告裁判所ニ直チニ控訴狀若クハ上告狀ヲ差出スヘキモノナレハ判決ノ送達及ヒ上訴期間經過ノ事實ノミニ因テ下級裁判所書記ハ判決ノ確定ヲ認ムルヲ得サレハナリ故ニ判決確定證明ノ申請アルモ第一審裁判所書記ハ訴訟記録ノ調査ノミニ因リ證明書ヲ付與スルヲ得サルヲ以テ上訴提起ナキコトノ證明書ヲ以テ判決確定ノ證明書ニ代ユル規定ヲ設ク即チ訴訟記録ヲ保存セル裁判所書記カ判決ニ對シテ上訴ノ提起ナキ場合ニ非サレハ證明書ヲ付與スルコトヲ得サルトキニ限リ上訴ヲ管轄スル裁判所ノ書記ハ申請ニ因テ不變期間内ニ上訴ノ提起ナキコトヲ

認メタル證明書ヲ付與スヘク其證明書ハ前(1)(2)ニ述ヘタル判決確定ノ證明書ト同一ノ效力ヲ有スルモノトス(第四九九條第三項)例ヘハ上訴ノ提起アルトキハ第一審裁判所ノ書記ニ對シテ上訴裁判所ノ書記ヨリ訴訟記録ノ送付ヲ求ムヘキモノナレトモ(第四三一條第四號)其書類ノ往復等ニ日數ヲ要シ或ハ上級裁判所ノ書記ノ過失懈怠ニ因テ訴訟記録ノ送付ヲ求ムルコトヲ怠リタル場合若クハ第一審裁判所書記ノ過失ニ因リ訴訟記録ヲ上級審ニ送付スルコトヲ怠リタル場合等アルヲ以テ記録ノ下級裁判所ニ存スルノミニ因テ判決確定シタルモノト認ムル能ハス故ニ上級裁判所ノ書記カ上訴期間内ニ上訴ノ提起ナキコトヲ證明スル手續ヲ設ケ判決確定ノ證明書ニ代ユル規定ヲ設ケタル所以トス

(ロ) 判決確定ノ證明ハ當事者ハ書面又ハ口頭ヲ以テ裁判所書記ニ申請スヘク裁判所書記カ證明書ヲ付與スルニ付テハ裁判所書記獨立ノ職務トシテ判決ノ確定ト爲リタルヤ否ヤヲ調査スヘク裁判所ハ其調査



ニ干與スルヲ得ス裁判所書記ハ當事者カ何故ニ證明書ヲ必要トスル  
ヤノ理由ヲ調査スルコトヲ得ス證明書ノ申請アルトキハ次ノ事項ヲ  
調査スルノ權ヲ有スルニ止マル

(1) 判決カ形式的確定力ヲ生スヘキ判決ナルヤ否ヤヲ調査セサル可  
カラス若シ獨立シテ形式的確定力ヲ生セサル中間判決ノ如キモノ  
ナルトキハ證明書ヲ付與スルコトヲ得ス

(2) 法律上上訴若クハ故障ヲ以テ不服申立ヲ爲シ得ヘキ判決ナルヤ  
否ヤヲ調査セサル可カラス若シ判決カ故障若クハ上訴ヲ以テ不服  
ヲ申立ツルコトヲ得サルモノナルトキハ判決ハ言渡ヲ以テ確定ス  
ルモノナレハ證明書ヲ付與スヘク若シ上訴ノ申立ヲ爲スコトヲ得  
ル判決ナルトキハ期間内ニ故障又ハ上訴ノ申立アリタルヤ否ヤヲ  
調査シ其申立ナキコト明カナルトキハ證明書ヲ付與スヘシ故障若  
クハ上訴ノ拋棄又ハ取下ニ因リ確定シタルトキ亦同シ故障又ハ上  
訴ヲ爲シ得ル判決ニ對シ明カニ不適法ナル故障又ハ上訴ノ提起ア

リタルトキト雖モ裁判所書記ハ確定證明ヲ爲スヲ得ス如何トナレ  
ハ故障若クハ上訴ノ適否ハ裁判所ノ審査スヘキ事項ニ屬シ裁判所  
書記ノ職權ヲ以テ調査スヘキ事項ニアラサレハナリ

右ノ條件ヲ備ヘタルトキハ裁判所書記ハ證明書ヲ付與セサル可カラ  
ス證明書付與ノ申請ニ對シテ裁判所書記之ヲ拒ミタルトキハ申請シ  
タル當事者ハ其處分ノ變更ヲ記録ノ存スル裁判所ニ對シテ求ムルコ  
トヲ得ヘク其裁判所ハ裁判所書記ノ處分ノ當否ニ付テ決定ノ形式ヲ  
以テ裁判ヲ爲シ其裁判ニ對シテ申請者カ不服ナルトキハ抗告ノ方式  
ヲ以テ不服ヲ申立ツルコトヲ得又申請ニ因テ裁判所書記カ證明書ヲ  
付與シタルトキ申請人ノ相手方カ證明書付與ニ對シ不服ナルトキハ  
裁判所書記ノ證明書付與ノ處分ノ變更ヲ求ムル爲メ裁判所ノ裁判ヲ  
求ムルヲ得ヘク其裁判ニ對シ不服ナルトキハ亦抗告ヲ爲スヲ得ヘシ  
(第六條) 茲ニ述フル裁判所ノ裁判ニ對スル抗告ハ即時抗告ニ非ス或說  
ニハ確定證明ハ強制執行ニ關スル事項ナリトシ裁判所ノ裁判ニ對シ



テハ即時抗告ヲ爲スヘキモノナリトノ説アリト雖モ前述セル如ク判決確定證明ハ執行ト關係ナキモノナレハ裁判所ノ裁判ニ對スル抗告ハ普通抗告ニシテ即時抗告ニアラストス

以上述ヘタル判決ノ確定證明ニ關スル規定ハ一定ノ期間經過ニ因テ形式的確定力ヲ生スル決定若クハ命令ニ對シテ準用セララルコトハ特別ノ規定ナシト雖モ學說上一致スル處ナリ

(三) 強制執行ハ其手續ヲ開始スルトキハ之ヲ停止セサルヲ原則トス然レトモ其判決ニ對シ原狀回復ノ申立(第一七條)若クハ再審ノ訴ノ提起アルトキハ申立人若クハ原告ノ申請ニ因リ裁判所ハ左ノ命令ヲ爲スコトヲ得ヘシ

(イ) 申立人又ハ原告ニ保證ヲ立テシメ又ハ保證ヲ立テシメスシテ強制執行ノ一時停止ヲ命スルコト

(ロ) 被申立人又ハ被告ニ保證ヲ立テシメテ強制執行ヲ許スコト

(ハ) 申立人又ハ原告ニ保證ヲ立テシメテ其爲シタル強制執行充分ヲ取

消スヘキコト

右ノ命令ヲ求ムル申請ハ(イ)(ロ)ノモノハ強制執行ノ開始前ト雖モ之ヲ爲スコトヲ得ヘク(ハ)ノ場合ハ執行開始後ニ限ルハ當然ナリ(第五〇條)其他後述スル假執行宣言ノ效力ニ關スル説明ヲ看ルヘシ

(乙) 假執行ノ宣言

(一) 假執行宣言ノ意義 假執行宣言トハ未確定ノ判決ノ強制執行ヲ許ス裁判上ノ宣言ナリ此制度ヲ認メタルハ便宜ニ基クモノナリ債權者ハ勝訴ノ判決ヲ得タルトキハ迅速ニ權利實行ノ效果ヲ發生セシムルコトヲ望ムヘク隨テ當事者ノ主張スル權利ニ付キ疑ナキモノ若クハ迅速執行ヲ必要トスルモノニ付テハ裁判ノ確定ヲ俟タズ判決ノ内容ヲ實行スルヲ得セシメ若シ債權者カ不當執行ヲ爲シタル爲メ債務者ニ損害ヲ被ラシメタルトキハ之カ賠償ヲ爲スノ責ヲ負ハシメテ執行ヲ許スハ債權者ノ利益ニシテ敢テ弊害ナケレハナリ然レトモ假執行ノ爲メ債務者ニ回復スヘカラサル損害ヲ被ラシムルトキノ如キハ判決確定前ニ執行ヲ許



スコトハ不適當ナルヲ以テ假執行ヲ禁止スル規定ヲ設ケサルヘカラス  
假執行宣言ノ意義ヲ分説スレハ左ノ如シ

(イ) 假執行ノ宣言ハ裁判上ノ宣言ナリ 裁判所ノ爲ス宣言ニシテ原則  
トシテハ判決ヲ爲シタル裁判所之ヲ爲シ例外ノ場合ニ於テ上級裁判  
所カ下級裁判所ノ裁判ニ對シテ假執行ノ宣言ヲ爲スコトアリトス(第五〇九條、第一條)

(ロ) 未確定ノ判決ニ對スル宣言ナリ 確定判決ハ直チニ強制執行ヲ爲  
シ得ヘキヲ以テ特ニ假執行ノ宣言ヲ必要トセス假執行ノ制度ハ判決  
確定前ニ於テ假ニ判決ノ内容ヲ實在セシムルノ必要ニ基クモノナレ  
ハ未確定ノ判決ニ付テノミ爲スコトヲ得ヘキ宣言ナリトス

(ハ) 判決ニ對シテノミ付スルモノナリ 假執行ノ宣言ハ強制執行ヲ許  
ス命令ナレハ強制執行ヲ爲スニ適シタル給付判決ニ對シテノミ之ヲ  
付スルコトヲ得ヘシ又給付判決ト雖モ法律上言渡ト同時ニ執行シ得  
ヘキ性質ヲ有スルモノハ假執行宣言ヲ爲スノ必要ナシ假差押假處分

ノ裁判(第七四條)假執行ノ補充判決(第八四條)ハ言渡ニ因テ當然執行シ得ヘ  
キモノナレハ假執行ノ宣言ヲ爲スヘキモノニアラス又決定命令ハ假  
執行ノ宣言ヲ爲スヲ得ス如何トナレハ決定命令ハ之ヲ爲スト同時ニ  
執行シ得ヘキ性質ヲ有シ例外ノ場合ニ限リテ執行停止ノ效力ヲ有ス  
ルモノナレハナリ(第四六條)

(二) 右ノ意義ヲ有スル假執行宣言ハ訴訟當事者ノ申立ニ因リ又ハ裁判所  
ノ職權ヲ以テ爲スヘキモノニシテ法律ニ規定セラレタル處ナレハ訴  
訟當事者ハ裁判所ニ對シ假執行宣言ヲ爲スノ訴訟的請求權アリトス  
假執行宣言ハ裁判所ノ職權若クハ債權者ノ申立ニ因リ之ヲ爲スヘキ  
モノトス

(イ) 職權ヲ以テ爲ス場合左ノ如シ(第五〇條)

(1) 認諾ニ基キ被告ニ敗訴ヲ言渡ス判決ヲ爲ストキ 債務者カ請求  
ヲ認諾シタルトキハ債權者ノ權利ハ判決カ確定セサルモ確實ノモ  
ノト看做スヘケレハナリ



(2) 證書訴訟又ハ爲替訴訟ニ於テ言渡ス判決 證書訴訟並ニ爲替訴訟ノ簡易訴訟手續ヲ認メタル立法上ノ理由ハ迅速ニ債權者ニ債務名義ヲ得セシムルノ精神ニ出テタルモノナレハ此等ノ手續ニ於テ被告ニ敗訴ヲ言渡ス判決ハ假執行ヲ許ササル可カラス第五百一條第二號ノ規定ニ因レハ廣ク證書訴訟又ハ爲替訴訟ニ於テ言渡ス判決トアリテ原告ノ敗訴ノ場合若クハ原告ノ訴ヲ不適法トシテ却下スル場合ニ於テモ原告ノ訴訟費用ノ負擔ニ付キ假執行宣言ヲ爲スヘキカ如シ獨逸學者間ニモ此說ヲ爲ス者アリ然レトモ假執行ヲ認メタル立法ノ趣旨ハ判決確定前ニ債權者ノ實體法上ノ權利實行ヲ許スヲ目的トセルモノナレハ原告敗訴ノ判決ニ假執行ヲ許ストセハ其結果被告ノ訴訟費用請求權ニ付キ假執行ヲ爲スニ過キスシテ立法上ノ趣旨ニ反スルノミナラス第五百十條第二項ニ原告ノ申立ニ因リ原告ノ給付シタルモノノ辨濟ヲ言渡スヘキ事ノ規定ナキニ因リテモ之ヲ知ルヲ得ヘキナリ

(3) 同審級ニ於テ同一ノ原告若クハ被告ニ對シテ本案ニ付キ言渡シタル第二及ヒ其後ノ闕席判決 此等ノ判決ニ對シテ假執行宣言ヲ爲スハ迅速ニ判決ノ執行ヲ爲サシメサルニ於テハ債務者ハ屢々闕席判決ヲ受ケ判決ノ確定ヲ妨ケ強制執行ヲ免レントスルノ虞アルカ故ナリ而シテ茲ニ本案ト云フハ亦實體法上ノ權利ニ付キ言渡シタルモノヲ謂フ故ニ原告ニ對シテ第二ノ闕席判決ヲ爲シ假執行宣言ヲ付スル場合ハ被告ノ反訴ニ付キ言渡シタルモノナラサルヘカラス又新闕席判決ニ付テハ學說分ルルモ故障棄却ハ前闕席判決ヲ正當トシテ認可シ故障ヲ理由ナシトシテ棄却スル判決ニシテ即チ本案ノ判決ナルヲ以テ亦假執行宣言ヲ爲スヘキモノト信ス

(4) 假差押又ハ假處分ノ裁判ヲ取消ス判決 假差押若クハ假處分ノ命令ヲ決定ヲ以テ爲シ債務者不服ナルトキハ異議ヲ申立テ其決定ノ取消ヲ求ムルコトヲ得ヘク又判決ヲ以テ假差押若クハ假處分ノ裁判ヲ爲シタルトキハ控訴又ハ上告ノ方法ニ依リ不服申立ヲ爲ス



コトヲ得異議若クハ上訴ニ因テ假差押若クハ假處分ノ命令カ取消  
サレタルトキハ職權ヲ以テ假執行宣言ヲ爲スヘキモノトス假差押  
竝ニ假處分ノ裁判ハ當然執行シ得ヘキモノナレハ之カ取消ヲ爲シ  
タルトキハ債務者ノ地位ヲ直チニ原狀ニ回復スルノ必要アリ是レ  
職權ヲ以テ假執行宣言ヲ爲ス所以トス

(5) 扶養料ヲ支拂フ義務ヲ言渡ス判決但訴ノ提起後ノ時間及ヒ其提  
起前最後ノ三ヶ月間ノ爲ニ支拂フヘキモノニ限ル(民法第九五四條以下參照)

扶養料ノ請求ヲ爲ス者ハ其財産餘裕ナキ者ナレハ判決言渡ト同時  
ニ其假執行宣言ヲ爲スヘキモノトセル所以ナリ

右ノ外第五百四十八條ニ於テ職權ヲ以テ假執行宣言ヲ爲スヘキコト  
ヲ規定セルモ後ニ説明スヘシ

(ロ) 左ノ場合ニハ債權者ノ申立ニ因リ判決ニ假執行ノ宣言ヲ爲スヘキ  
モトス(第五〇條)

(1) 貸貸借占有、雇傭及ヒ旅行上ノ關係ニ付キ起リタル訴訟 此種ノ

訴訟ニ假執行ヲ許シタルハ訴訟事件ノ性質上急速終局ヲ必要トス  
ル精神ニ外ナラス而シテ第一審タルト第二審タルトヲ問ハス債權  
者ノ申立アルトキハ債權者ニ勝訴ヲ言渡ス判決ニ限り假執行宣言  
ヲ爲スヘキモノトス

(2) 財産權上ノ請求ニシテ訴訟物ノ價額カ二十圓ヲ超過セサル(訴訟  
物ノ價額算定ニ就テハ第三條乃至第六條ノ規定ヲ適用ス)此  
場合ニ假執行ノ宣言ヲ許スハ事件輕微ニシテ確定以前ニ執行ヲ許  
スモ當事者ニ回復シ難キ損害ヲ被ラシムルコトナケレハナリ

以上二個ノ場合ニ假執行宣言ヲ付スヘキ判決ハ被告ニ敗訴ヲ言渡シ  
タルモノニ限ル被告ニ勝訴ヲ言渡ス判決ナルトキハ權利者ニ權利ノ  
實行ヲ速カナラシムル假執行ノ必要ヲ認メサレハナリ

(ハ) 財産權上ノ請求ニ關スル判決ニシテ債權者ニ勝訴ヲ言渡スモノニ  
付テハ次ニ述フル場合ニ限り債權者ノ申立ニ因リ假執行ノ宣言ヲ付  
スヘキモノトス(第五〇條)



(1) 債権者カ執行前ニ保證ヲ立テシタルトキ 債権者カ勝訴ノ判決ヲ受クルコトヲ條件トシテ保證即チ債務者ニ假執行ニ因リ被ラシムルコトアルヘキ損害ノ擔保ヲ供センコトノ申出ヲ爲シタルトキハ裁判所ハ原告勝訴ノ判決ヲ爲スヘキ場合ニ於テ假執行宣言ヲ爲スヘキモノトス保證ハ申出ヲ以テ足レリトシ現實ニ之ヲ供託スルヲ要セス保證ヲ立ツルノ目的ハ假執行宣言ヲ付セラレタル判決カ後日廢棄若クハ變更セラレタル場合ニ其判決ニ基キ爲シタル假執行カ不當ニ歸シ債務者ハ之カ爲メ損害ヲ被ルコトアルヘキヲ以テ其損害ヲ擔保スルノ主旨ニ出ツルモノナリ

(2) 債権者カ判決ノ確定ト爲ルマテ執行ヲ中止セハ償ヒ難キ損害又ハ計リ難キ損害ヲ受クヘキコトヲ説明シタルトキ 償ヒ難キ損害トハ償フニ困難ナル損害ヲ謂ヒ計リ難キ損害トハ損害ノ範圍ヲ確知スルニ困難ナルヲ謂フ右損害事實ヲ説明シタルトキハ保證ヲ立ツルコトナク假執行ヲ許ス宣言ヲ爲スヘキモノトス損害ノ如何ハ

事實問題トシテ裁判所ノ認定ニ因ルモノトス

- (三) 前述ノ場合ハ債権者ノ利益ノ爲メ假執行ノ宣言ヲ許シタルモノトス然レトモ債権者ノ利益ノミニ着眼シ債務者ノ利益ヲ度外視スルトキハ爲メニ債務者ハ損害ヲ被ルコトアルヘキヲ以テ法律ハ債権者ノ爲メニスル假執行ニ對シ債務者ノ防禦手段ヲ認メタリ即チ左ノ如シ
- (イ) 債務者カ判決ノ執行カ自己ニ回復スルコトヲ得サル損害ヲ受クヘキコトヲ説明シタルトキ 即チ債務者カ判決ヲ執行セラルルトキハ恢復スル能ハサル損害ヲ生スルコトヲ説明シ假執行宣言ノ免除ヲ申立テタルトキハ職權ヲ以テ假執行ヲ爲スヘキ第五百一條ノ場合ニ於テハ判決ヲ執行スヘカラサルコトヲ宣言シ又債権者ノ申立ニ因リ假執行宣言ヲ爲スヘキ第五百二條及ヒ第五百三條ノ場合ニ於テハ債権者ノ假執行ノ申立ヲ却下セサル可カラス(第五〇條)
- (ロ) 假執行宣言ヲ爲スヘキ總テノ場合 即チ第五百一條、第五百二條、第五百三條ノ場合ニ於テ債務者ノ申立ニ因テ債権者豫メ保證ヲ立ツル



ニアラサレハ假執行ヲ許ササル旨ヲ宣言スルコトヲ得ヘク又債權者  
カ執行前ニ保證ヲ立ツルコトヲ申立テサルトキハ債務者ノ申立ニ因  
リ債務者ニ保證ヲ立テシメ又ハ目的物ノ供託ヲ爲サシメテ執行ヲ免  
ルルコトヲ許ス旨ヲ宣言スルコトヲ得ヘシ(第五〇條)

(四) 假執行ニ關スル申立及ヒ裁判 假執行ニ關スル申立即チ債權者カ假  
執行宣言ヲ求ムル申立(第五〇〇三條)又債務者ノ假執行免除若クハ制限ノ  
申立(第五〇〇四條)ハ本案ト共ニ辯論ヲ爲スヘキモノナレハ判決ニ接着ス  
ル口頭辯論ノ終結前ニ申立テサル可カラズ口頭辯論ノ終結後ニ於テハ  
申立ヲ爲スコトヲ得ス上告審ニ於テハ闕席判決ヲ爲スヘキ場合ニ於テ  
ノミ假執行宣言ヲ求ムル必要アリ如何トナレハ上告審ノ對審判決ハ其  
言渡ニ因リテ確定スルモノナレハナリ  
假執行ニ關スル申立ハ第二百二十二條ニ所謂判決ヲ受クヘキ事項ノ申  
立ナルヲ以テ書面ニ基キ之ヲ爲スヲ要ス然ラサレハ其申立ハ無効ニ歸  
シ又豫メ相手方ニ通知シ置クニアラサレハ相手方カ闕席シタル場合ニ

闕席判決ヲ爲スコトヲ得ス(第二五條)或ハ法律ニ特定シタル場合ニ假執行  
宣言ヲ爲スヘキコトハ相手方ノ豫知シ得ヘキ事項ナレハ特ニ其申立ヲ  
通知シ置カサルモ闕席判決ヲ爲スコトヲ得ヘシトノ説アリ然レトモ當  
事者カ果シテ假執行宣言ヲ求ムル申立ヲ爲スヤ否ヤハ相手方ノ知り得  
サル事項ナレハ豫メ其通知ヲ必要トス假執行ニ關スル裁判ハ本案ノ終  
局判決ト共ニ爲スヘク假執行ノ許否ハ判決主文ニ之ヲ掲ケサル可カラ  
ス(第七五條)職權ヲ以テ假執行ノ宣言ヲ爲スヘキ第五百一條ノ場合ニ於テ  
裁判所カ假執行ニ付テノ裁判ヲ爲サス又ハ第五百二條第五百三條ノ場  
合ニ於テ債權者カ假執行ヲ求ムル申立ヲ爲シタルニ裁判所之ヲ看過シ  
裁判ヲ脱漏シタルトキハ第二百四十二條及ヒ第二百四十三條ノ規定ニ  
依テ判決ノ補充ヲ爲スコトヲ得ヘシ(第八五條)  
假執行ニ關シテ債務者ノ爲ス防禦的申立即チ第五百四條第五百五條ノ  
申立モ亦口頭辯論終結前ニ書面ニ基キテ申立ヲ爲スヘク其裁判ハ終局  
判決ト共ニ爲スヘキモノトス若シ其裁判ヲ脱漏シタルトキハ上訴若ク



ハ故障ノ方法ニ依テ不服申立ヲ爲スコトヲ得ヘク補充判決ハ之ヲ求ムルコトヲ得ス如何トナレハ假執行ノ防禦的申立ハ民事訴訟法ノ主たる請求若クハ附帶ノ請求中ニ包含セス又第五百八條ノ如キ規定ナキヲ以テ補充ノ裁判ヲ爲スヲ得サルモノトス

(五) 上級審ノ假執行宣言ニ關スル手續 第一審若クハ第二審ノ判決ニシテ假執行ノ宣言ナカリシモノ又ハ保證ヲ立ツル條件ノ下ニ假執行ノ宣言アリタルモノハ控訴若クハ上告ニ依リテ不服ヲ申立テサル部分ニ限リ控訴審又ハ上告審ノ口頭辯論ノ進行中ニ於ケル原告若クハ被告ノ申立ニ因リ其審級ニ於テ決定ヲ以テ判決ノ不服ナキ部分ニ限リ假執行ノ宣言ヲ爲スヘキモノトス(第五〇條)當事者ノ不服ナキ部分ノ裁判ハ其確定前ニ執行ヲ許スモ相手方ニ損害ヲ加フルコトナク却テ債權者ノ爲メニ利益ナレハナリ而シテ假執行ノ宣言ヲ爲ス決定ハ當事者ノ口頭辯論ニ基キ爲スヘキモノナレハ之ヲ言渡スコトヲ要ス(第二四條)右ノ外第二審ニ於テハ本案ノ判決ト共ニ假執行ニ關スル裁判ニ付テ不服ノ申立アリタ

ルトキハ當事者ノ申立ニ因リ先ツ假執行ノ點ノミニ付テ辯論及ヒ裁判ヲ爲スヲ得ヘシ此點ノ辯論ニ付テハ控訴ノアリタルトキ被控訴人ノ控訴期間滿了前ナルトキ又ハ故障ノ申立ト控訴ノ提起ト併發シタル場合ニハ控訴ノ辯論ヲ延期スヘキモノナリトノ規定(第四一〇條)ハ適用ナク先ツ假執行ノミニ付テ辯論裁判ヲ爲ササルヘカラス蓋シ假執行ニ關スル事項ハ急速ニ裁判スルニ非サレハ或ハ債務者ニ危害ヲ及ホスノ虞アルヲ以テナリ而シテ裁判所カ假執行宣言ノ不服ニ付キ爲ス裁判ノ形式ハ中間判決ニシテ裁判ニ對シテハ不服ノ申立ヲ許サス(第五一一條)

(六) 假執行宣言ノ效力ノ消滅及ヒ停止 假執行宣言ハ未確定判決ノ執行ヲ許スモノナレハ確定判決ニ基ク執行ノ如ク確定セル法律關係ヲ基礎トスルモノニ非ス隨テ必要ナル場合ニハ其效力ヲ消滅セシメ若クハ執行手續ヲ停止スルコトヲ許ササルヘカラス其場合ハ左ノ如シ

- (イ) 假執行ノ宣言アリタル本案ノ裁判又ハ假執行ノ宣言ヲ上級審若クハ同級審ニ於テ廢棄若クハ破毀又ハ變更スル判決ノ言渡ヲ爲シタル



トキハ假執行宣言ハ其廢棄若クハ破毀又ハ變更スル限度ニ於テ效力ヲ失フモノトス(第五一〇項)而シテ假執行ノ宣言アリタル判決ニ基キ債權者カ債務者ニ對シ執行ヲ爲シ債務者ヨリ金錢ノ支拂若クハ其他ノ給付ヲ受ケタル後本案ノ判決カ廢棄若クハ破毀又ハ變更アリタルトキハ債務者ノ給付シタル物ノ辨濟ヲ債權者ニ對シテ請求スルヲ得ヘシ其請求ノ方式ハ本案ノ口頭辯論ニ於テ債務者ヨリ返還ヲ求ムル旨ノ申立ヲ爲スヘク裁判所ハ口頭辯論ヲ經テ本案判決ト共ニ其請求ノ當否ヲ言渡スヘキモノナリ本來假執行宣言アリタル判決ヲ廢棄若クハ變更スルコトアルモ其判決確定セサレハ執行力ヲ生セス假執行ノ性質ハ前述セル如ク債權者ヲ保護スル便宜ニ出テタルモノナレハ其裁判不當ナルトキハ直チニ假執行ニ基ク效果ヲ消滅セシメサレハ債務者ニ損害ヲ被ラシムルコトアルヘキナリ故ニ特別規定ヲ設ケ假執行宣言ニ基キタル執行ノ效果ヲ原狀ニ回復セシムル爲メ唯假執行ニ基キ給付シタルモノヲ債務者ノ財産中ニ復歸セシムル方法ヲ設ケタ

ルモノトス然レトモ假執行ニ因リ債務者ニ被ラシメタル損害ヲ賠償セシムル旨趣ニ非サルヲ以テ(第五一〇項)假執行ノ爲メ債務者カ他ニ損害ヲ被リタルトキ其損害賠償ヲ請求スルニハ特ニ訴ヲ以テ主張セサルヘカラス茲ニ所謂辨濟ノ申立ノ性質ハ被告ノ提起スル反訴ニ非ス訴訟法上認容セラレタル特種ノ申立ニシテ本案ノ判決ニ接着スル口頭辯論ノ終結前ニ限リテ之ヲ爲スコトヲ得ヘク又上告審ニ於テモ其申立ヲ爲スコトヲ得ヘシ但上告審ハ事實ノ審理ヲ爲ササル審級ナレハ若シ事實ノ確定ヲ必要トスルトキハ事件ヲ控訴審ニ差戻ス判決ヲ爲スヘキナリ而シテ各審級ニ於テ爲ス債權者ニ辨濟ヲ命スル判決ハ確定後ニ非サレハ之ヲ執行スルコトヲ得ス故ニ辨濟ヲ命セラレタル債權者カ任意ニ履行ヲ爲ササルトキハ其判決ノ確定後強制執行ノ規定ニ準據シテ債務者ハ辨濟ヲ求ムルコトヲ得ヘキナリ

(ロ) 假執行ノ宣言アリタル判決ニ對シテ故障若クハ上訴ノ申立アルモ假執行宣言ノ效力ハ消滅スルモノニ非サルヲ以テ假執行宣言ヲ得タ



ル債権者ハ其判決ニ對シ控訴若クハ上告ノ提起アリタル後ト雖モ假  
 執行宣言ニ基キ強制執行ヲ爲スヲ得ヘシ然レトモ法律ハ債務者ノ利  
 益ヲ保護スルカ爲メ假執行宣言ヲ爲シタル判決ニ對シテ故障ヲ申立  
 テ又ハ上訴ヲ提起シタルトキハ當事者ノ申立ニ因リ次ニ述フル方法  
 ニ因テ假執行ノ一時停止ヲ許ス即チ左ノ如シ(第五〇二條)  
 (1) 債務者ニ保證ヲ立テシメ若クハ保證ヲ立テシメスシテ強制執行  
 ノ一時停止ヲ命スヘキコト 一時トハ裁判所ヲシテ適當ノ時期ヲ  
 定メシムル法意ナリ若シ裁判所カ一定ノ時期ヲ限ラサルトキハ判  
 決ノ確定迄ト解スヘキモノトス

(2) 債権者ニ保證ヲ立テシメテ強制執行ヲ爲スヘキコトヲ許シ又債  
 務者ニ保證ヲ立テシメテ已ニ爲シタル強制處分ヲ取消スヘキコト』  
 右(1)及ヒ(2)ノ前段ノ命令ハ假執行宣言ノ判決ノ送達後其開始前ト雖  
 モ之ヲ爲スコトヲ得ヘク(2)ノ後段ノ命令ハ執行ノ開始後ニ限リ之ヲ  
 爲スコトヲ得ヘシ而シテ保證ヲ立テシメスシテ爲ス強制執行ノ停止

ハ其執行ニ因テ償フコト能ハサル損害ヲ生スヘキコトヲ債務者カ疏  
 明シタルトキニ限リ之ヲ爲スヘキモノトス而シテ強制執行ノ停止若  
 クハ取消ニ關スル申立ハ故障ヲ提起スル裁判所又ハ上訴ヲ提起シタ  
 ル裁判所ニ書面ヲ以テ之ヲ爲スヘク裁判所ハ口頭辯論ヲ經又ハ口頭  
 辯論ヲ經スシテ裁判ヲ爲ス裁判ノ形式ハ決定ナリ其決定ニ對シテハ  
 債務者ノ申立ヲ採用シタルトキト否トヲ問ハス不服ヲ申立ツルコト  
 ヲ得ス債務者カ執行ノ停止若クハ執行取消ノ裁判ヲ得タルトキハ其  
 裁判ヲ執行機關ニ提出シ執行手續ノ開始ヲ妨ケ又ハ已ニ着手シタル  
 執行ノ停止若クハ執行處分ノ取消ヲ求ムルコトヲ得ヘシ(第五〇二條)

### 第三款 執行判決

執行判決ニ二種アリ仲裁判斷ニ基キテ爲スモノト外國裁判所ノ判決ニ基キテ  
 爲スモノト是ナリ左ニ之ヲ分説スヘシ

#### 第一 仲裁判斷ニ基ク執行判決

債務名義ハ國家ノ權力ニ因リ權利ノ存在ヲ確定シタル證書即チ通常裁判所



ノ判決ナルコトヲ原則トス仲裁判斷ハ當事者間ニ裁判所ノ確定判決ト同一ノ効力ヲ生スト雖モ固ト一私人ノ爲シタル判斷ニ過キサレハ直チニ之ニ基キテ強制執行ヲ爲スコトヲ許スヘキニ非ス是ヲ以テ管轄裁判所ニ執行判決ヲ求ムル訴ヲ起スコトヲ得セシメ仲裁判斷ニ因リテ定マリタル法律關係ニ付キ強制執行ヲ許ス制度ヲ認メタリ(第八〇條第八〇條第五條)執行判決ハ單ニ執行ノ許可ヲ宣言スルニ止マル故ニ他ノ債務名義ト同ク執行文ノ付與アリタルトキニ限り執行ヲ開始スルコトヲ得ヘキナリ詳細ハ仲裁判斷ノ規定ヲ參照スヘシ

第二 外國裁判所ノ判決ニ基ク執行判決

強制執行ハ日本裁判所ニ於テ認メラレタル權利ノ實行ヲ得セシムルヲ目的トスルモノニシテ外國裁判所ノ判決ハ當然日本ニ於テ其判決ノ内容ヲ實行セシムヘキニ非ス然ラサレハ外國ノ主權ハ日本國ニ行ハルル結果ヲ生スレハナリ然レトモ國際上ノ關係ヨリ外國裁判所ノ判決ト雖モ日本ニ於テ其執行ヲ得セシムルニ非サレハ權利者ニシテ權利實行ヲ爲ス能ハサル場合アル

ヘキヲ以テ外國裁判所ノ判決ヲ日本ニ於テ執行スルコトヲ許ス制度ヲ認ム日本裁判所ハ外國裁判所ノ判決ヲ内國ニ於テ執行スルモ公ノ秩序ニ反スルコトナキヤ否ヤヲ審査シ執行ノ許否ヲ決スヘキモノトシ外國裁判所ノ判決ハ日本裁判所カ執行判決ヲ以テ執行ノ許可ヲ言渡シタルトキニ限りテ執行ヲ許スヘキモノトセリ(第五一條)執行判決ハ形式上ノ裁判ニシテ當事者ノ實體法上ノ權利ニ付キ當否ノ判斷ヲ爲スニ非ス又外國裁判所ノ裁判ノ當否ヲ審査スルニ非ス唯外國裁判所ノ判決ヲ日本ニ於テ執行スルモ其執行カ日本ノ法律ニ從テ適法ナルヤ否ヤ若クハ公ノ秩序ニ反スルコトナキヤ否ヤヲ審査スルニ止マルモノトス

(一) 執行判決ヲ求ムル訴ハ通常訴訟手續ニヨリ提起スヘク事物ノ管轄ヨリスレハ訴訟物ノ價額若クハ性質ニ因リ區裁判所若クハ地方裁判所ニ屬シ土地ノ管轄ヨリスレハ債務者ノ普通裁判籍ヲ有スル地ノ裁判所ニ屬ス若シ債務者ノ普通裁判籍ナキトキハ第十七條ノ規定ニ從テ債務者ニ對スル訴ヲ管轄スル裁判所之ヲ管轄ス(第五一條)債務者ノ普通裁判籍若クハ第十七



條ノ裁判籍ナキトキハ執行判決ヲ求ムル訴ヲ提起スルヲ得ス如何トナレハ強制執行ニ關スル裁判籍ハ專屬ニシテ他ノ裁判所ノ管轄ヲ認メサレハナリ蓋シ債務者ノ普通裁判籍ナク又第十七條ノ裁判籍ナキトキハ債務者ニ對スル執行ハ到底不可能ナルヲ以テ執行判決ヲ求ムル必要ヲ認メサレハナリ

(二) 執行判決ハ通常訴訟手續ニ因リ之ヲ審理シテ爲スヘク然レトモ外國裁判所ノ判決ノ當否ヲ審査セシテ之ヲ爲ス即チ其判決ニ包含スル實體上ノ權利ニ付テ當否ヲ審査セシテ唯日本ノ秩序ニ害ナキモノト認ムルトキハ執行判決ヲ爲ササル可カラス(第五條)但左ノ場合ニ於テハ執行判決ヲ求ムル訴ハ之ヲ却下スヘキモノトス

(イ) 原告カ外國裁判所ノ判決カ確定ト爲リタルコトヲ證明セサルトキ判決確定ノ時期ハ其國ニ因テ之ヲ異ニス隨テ外國管轄官廳ノ確定證明アルカ若クハ當事者カ第二百十九條ノ規定ニ依テ外國ノ現行法ニ從ヒ之ヲ證明スルコトヲ必要トス蓋シ確定判決ニ非サレハ執行スルヲ得サ

レハナリ

(ロ) 本邦ノ法律ニ從ヘハ強制的ニ實行セシムルヲ得サル行爲ヲ外國裁判所ノ判決カ債務者ニ命シタルモノナルトキ執行判決ハ外國裁判所ノ判決ノ執行ヲ許可スルモノト雖モ其執行許可ノ判決ハ日本ノ判決ナリ故ニ我法律ノ下ニ於テ許ササル行爲ノ實行ヲ命シ若クハ我強制執行ノ手續ニ於テ執行手續ノ規定ナキ事項ヲ命シタル外國裁判所ノ判決ナルトキハ日本裁判所ハ之カ執行ヲ許可スルコトヲ得サルモノトス例ヘハ賭博若クハ富籤ニ關スル判決ノ如シ

(ハ) 本邦ノ法律ニ從ヘハ外國裁判所カ管轄權ヲ有セサルトキ是レ外國裁判所ノ爲メニ我司法權ヲ侵害セラレサルコトヲ目的トスル規定ナリ即チ外國裁判所ノ判決ヲ爲シタル事項ニ付キ日本ノ法律ニ從ヒ外國裁判所カ管轄權ヲ有スルコトヲ必要トス然レトモ外國裁判所カ事物ノ管轄權アリヤ否ヤハ之ヲ調査スルコトヲ要セス如何トナレハ我國ノ事物ノ管轄ノ規定ハ外國裁判所ノ事物ノ管轄ノ標準ト爲ルモノニ非サレハ



ナリ故ニ本項ニ所謂管轄トハ土地ノ管轄ニシテ我民事訴訟法第十條乃至第二十四條及ヒ合意管轄ノ規定ニ從ヒ外國裁判所カ爲シタル判決ナルコトヲ必要トスルモノナリ

(二) 敗訴ノ債務者カ本邦人ニシテ應訴セザリシトキ 日本人カ應訴セスシテ言渡サレタル判決ハ適式ニ言渡サレタルモノニ非サルヲ以テ斯ノ如キ判決ニ對シ執行判決ヲ求ムル訴ヲ起シタルトキハ之ヲ却下セサル可カラズ但應訴セザリシ日本人カ訴訟ヲ開始スル爲メノ呼出若クハ命令ヲ受訴裁判所所屬國ニ於テ受ケタルカ若クハ國際間ノ共助ニ因リ之ヲ受領シタルニ拘ハラズ應訴セザリシトキハ日本人ノ懈怠ニ出テタルモノナレハ此等ノ場合ニハ執行判決ヲ求ムル訴ヲ却下スルコトヲ得サルモノトス

(ホ) 國際條約ニ因リテ相互ヲ保セサルトキ 日本ノ判決ヲ外國ニ於テ執行ヲ許ス國ノ判決ニ非サレハ日本ニ於テモ執行判決ヲ求ムルヲ得サルモノトス是レ外國裁判所トノ關係ニ於テ我民事訴訟法カ相互主義ヲ採

リタル所以トス

右五個ノ場合及ヒ一般ノ訴訟成立條件ニ欠缺アルトキハ執行判決ヲ求ムル訴ヲ却下スヘク其他ノ場合ニ於テハ執行判決ヲ爲スヘキモノトス

以上述ヘタル執行判決ハ其ニ執行許可ヲ宣言スル判決ナリ其判決ハ債權者カ仲裁判斷若クハ外國裁判所ノ判決ニ因リ認メラレタル給付請求權ニ付キ強制執行權ヲ取得セシムル創設判決ニシテ債務名義タルモノトス仲裁判斷若クハ外國裁判所ノ判決カ債務名義ト爲ルニ非ス或說ニハ執行判決ハ給付請求權ノ存在ヲ確定スル判決ナリトスルモノアリ然レトモ執行判決ヲ受クルニ非サレハ債權者ハ強制執行ヲ爲スヲ得サルモノナレハ執行判決ハ單ニ請求權ノ存在ヲ確定スル効力アルノミニ止マラサルヘシ又或ハ給付判決ナリトスルモノアリ然レトモ單純ノ給付判決ト異ナル處ハ執行判決ニ因リテ債權者ハ強制執行權ヲ取得スル効力ヲ生スルコト是レナリ第二編第一章第三節ニ述ヘタル如ク創設判決ヲ給付判決ノ一種トスル意義ニ於テ執行判決ヲ給付判決ト爲スハ正當ナリトス



執行判決ヲ求ムル訴ノ訴訟物ハ仲裁判斷若クハ外國裁判所ノ判決ニ承認セラレタル私法的請求權ナリトス

#### 第四款 執行命令

執行命令トハ督促手續ニ因リ支拂命令ニ假執行ノ宣言ヲ付シタルモノヲ謂フ即チ債權者カ支拂命令ノ申請ヲ爲ストキハ書面審理ニ基キ債權者ニ對シ條件附命令即チ支拂命令ヲ發ス債務者カ支拂命令ニ對シ法定期間内ニ異議申立ヲ爲ササルトキハ債權者ノ申請ニ因リ支拂命令ニ假執行ノ宣言ヲ付ス支拂命令ニ假執行宣言ノ付セラレタルモノヲ執行命令ト云フ執行命令ハ假執行ノ宣言ヲ付シタル闕席判決ト同一トシタルハ債務者カ防禦行為ヲ爲ササルハ恰モ通常訴訟手續ニ於テ被告カ口頭辯論期日ヲ懈怠シタルトキト同ク懈怠ノ結果ヲ被ラシムルノ立法上ノ理由ニ基ク即チ債務者カ支拂命令ニ對シ異議申立ヲ爲シタルトキハ債權者ノ請求ハ通常訴訟トシテ繫屬スルモ異議申立ヲ爲ササル結果闕席判決ト同一效力アル執行命令ヲ發スルモノナリ債務者ハ執行命令ニ對シ故障

ノ申立ヲ爲スコトヲ得ヘシ第五百條、第五百十二條、第五百十條ノ規定ハ執行命令ニ對シテ適用アルモノトス執行命令ハ命令自體カ執行力ヲ有スルモノニシテ他ノ債務名義ノ如ク特ニ執行文ヲ要セスシテ執行ヲ爲スコトヲ得ヘシ(第五條第三八二條乃至第三九五條)

#### 第五款 抗告ヲ以テノミ不服ヲ申立ツルコトヲ得ル裁判

抗告ヲ以テノミ不服ヲ申立ツルコトヲ得ル裁判即チ決定若クハ命令ニシテ其内容カ執行ニ適スルモノナルトキハ債務名義タルヲ得ヘシ性質上抗告ヲ提起シ得ル決定若クハ命令ナルトキハ現實抗告期間經過スルカ其他ノ事由ニ因リ抗告不能ニ歸シタル裁判ト雖モ亦債務名義タルコトヲ得ヘシ故ニ茲ニ所謂裁判トハ現實ニ抗告ヲ爲シ得ル状態ニ在ル裁判ヲ謂フモノニ非ス其裁判カ性質上抗告ヲ許サルルモノヲ謂フ然レトモ法律ニ規定セララルル抗告ヲ以テ不服ヲ申立ツルコトヲ得ル裁判ハ悉ク強制執行ノ債務名義タルコトヲ得ルニ非ス債務名義タルニハ次ニ述フル條件ヲ具備スルコトヲ要ス



第一 執行ヲ爲スニ適當ナル内容ヲ有スル裁判ナラサル可カラス

決定若クハ命令ニシテ抗告ヲ許スモノ數多アリト雖モ訴訟手續ニ關スル決定若クハ命令例へハ訴訟手續ヲ中止スル決定(第一八條)訴狀差戻ノ命令(第一九條)等ノ如キハ實體法上ノ權利實行ニ關スル決定ニ非サルヲ以テ債務名義タルヲ得ス決定若クハ命令ノ其内容ニ於テ實體法上ノ權利實行ニ關スルモノニ非サレハ執行ニ適シタリト爲スヲ得ス例へハ訴訟費用額確定決定(第八條)裁判所書記、法律上代理人等ノ過失懈怠ニ因リ費用ノ辨償ヲ命シタル決定(第八條)證人若クハ鑑定人ニ對シテ費用ノ賠償ヲ命シタル決定(第二九條、第三〇條)第七百三十三條第二項ニ依リ費用ノ支拂ヲ命シタル決定及ヒ第七百三十四條ニ依リ損害賠償ヲ命シタル決定其他第百條、第一百一條ノ裁判等はナリ  
訴訟費用額確定決定ハ訴又ハ上訴ノ取下、請求ノ拋棄若クハ認諾ニ因リテ權利拘束消滅シタルトキ債務名義タルコトハ我民事訴訟法ノ解釋トシテ異論ナキ所ナリト雖モ訴訟費用ノ負擔ヲ命シタル判決存スルトキハ其判決カ債務名義ニシテ費用額確定決定ハ單ニ其數額ヲ定メタルモノナレハ抗告ヲ以

テノミ不服ヲ申立ツルコトヲ得ル裁判トシテ債務名義タルモノニアラス故ニ判決ニ執行文ヲ付スルトキハ費用額確定決定ニ執行文ヲ要セスシテ強制執行ヲ爲シ得ヘシトノ説アリ其説ノ不當ナルコトハ本節第二款ヲ參照スヘシ

第二 裁判カ抗告ニ因リテ執行停止若クハ中止セラレサルコトヲ要ス

抗告ヲ以テ不服ヲ申立ツルコトヲ得ル裁判ハ特別ノ規定ナキ限ハ抗告ニ因リ其執行ヲ停止スル效力ヲ生セサルヲ原則トス(第四六條)法律ノ規定アルトキハ抗告ニ因リ當然裁判ノ執行停止ノ效力ヲ生スト雖モ然ラサル場合ハ不服ヲ申立テラレタル裁判ヲ爲シタル裁判所又ハ裁判長ハ抗告ニ付テノ裁判アル迄其執行中止ヲ命スルコトヲ得ヘシ右ノ如ク執行ノ停止若クハ中止ノ場合アルヲ以テ抗告ヲ以テ不服ヲ申立ツルコトヲ得ル裁判カ停止若クハ中止ナキトキニ非サレハ強制執行ノ債務名義タルヲ得サルモノト謂ハサル可カラズ其裁判ヲ執行シタル結果後日抗告ノ提起ニ因テ其裁判カ廢棄若クハ變更セラレタルトキハ民法上ノ法則ニ因リ辨濟シタル給付ノ返還ヲ求ムルコト



ヲ得ヘシ

### 第六款 和解調書

和解トハ當事者カ私法上ノ權利ニ付テ互ニ讓歩ヲ爲シ争ヲ止ムル契約ナリ(民法第六九條)和解カ債務名義タルニハ裁判上ノ和解ナラサル可カラス即チ訴訟行爲タル和解ナルヲ要ス裁判上ノ和解ニハ二アリ一ハ訴訟提起後ニ受訴裁判所ニ於テ爲ス和解又ハ受命判事若クハ受託判事ノ面前ニ於テ爲ス和解(第一條二)一ハ訴ノ提起前區裁判所ニ於テ爲ス和解(第三八條)ナリトス

裁判上ノ和解成立シタルトキハ裁判所書記ハ之ヲ調書ニ明確ニ記載スヘキモノトス(第一三條)和解カ調書ニ明確ニセラレタルトキ其和解調書カ債務名義ナリトス(第五九條第四號)然レトモ和解調書カ債務名義タルニハ其和解ノ内容カ執行ヲ爲スニ適シタルモノナルコトヲ要スルハ他ノ債務名義ト同一ナリ

### 第七款 公證人ノ作成シタル證書

公證人ノ作成シタル證書モ亦一定ノ條件ヲ具備スルトキハ債務名義タリ公證人ハ公衆ノ囑託ニ因リ民事ニ關スル證書ヲ作成スル職權ヲ有スル公吏ナリ公

證人カ職權内ニ於テ作成シタル證書ニシテ其方式カ法律ノ規定ニ適合シ其證書ノ内容カ金錢ノ支拂又ハ代替物ノ一定ノ數量若クハ有價證券ノ一定ノ數量ノ給付ヲ目的トスルモノニシテ且直チニ強制執行ヲ受クヘキ旨ヲ記載シタル證書ニ限リ債務名義タルヲ得ルモノトス蓋シ金錢、代替物、有價證券ノ給付ヲ目的トスル請求ハ多クハ其法律關係カ簡單ニシテ且當事者カ強制執行ヲ受クヘキコトヲ承諾シタルモノナルトキハ強制執行ヲ許スヲ便宜トスルヲ以テ特ニ債務名義ト爲セル所以ナリ(第五五九條)公證人ノ作成セル證書カ債務名義タルニハ右ノ事項即チ次ノ條件ヲ必要トス

- 第一 公證人カ法定ノ形式ニ從テ其權限内ニ於テ作成シタルコトヲ要ス  
公證人ノ權限並ニ證書作成方式等ハ公證人規則ニ依テ定メラル若シ公證人カ權限外ノ事項ニ付テ證書ヲ作成シ若クハ權限内ノ事項ニ付テ作成シタル證書ト雖モ其證書作成ノ方式カ法律ノ規定ニ違背シタルトキハ其證書ハ公正證書タルノ性質ヲ有セサレハ債務名義タルヲ得サルモノトス
- 第二 一定ノ金錢ノ支拂又ハ代替物若クハ有價證券ノ一定ノ數量ノ給付ヲ目



的トスル請求ナルコトヲ要ス

茲ニ所謂一定トハ公正證書作成ノ當時ニ於テ特定セラレ且其證書面ニ明記シアルコトヲ必要トス然レトモ計算ノ基本ヲ示シテ之ニ因テ全體ノ數額カ計算上認識シ得ルモノナルトキハ一定タルニ妨ナシ又其發生原因如何ヲ問ハス且其請求ノ態様カ條件附ナルト期限附ナルト反對給付ヲ要スルト否トハ債務名義タルニ關係ナシ唯期限若クハ條件附ナルトキハ其期限若クハ條件ノ到來ニ因テ強制執行ヲ開始スルコトヲ得ルニ過キササルモノトス

第三 證書ニ直チニ強制執行ヲ受クヘキ旨ノ記載アルヲ要ス

即チ債務者カ債務履行期ノ到達シタルニ拘ハラズ履行ヲ爲ササルトキハ裁判所ノ裁判ヲ受クルコトナク直チニ執行ヲ受クヘキコトヲ承諾シタル旨ノ記載アルコトヲ必要トス

右ノ三條件ヲ具備シタル公證人ノ證書ニ限リ債務名義タルコトヲ得ヘシ

### 第八款 破産手續ニ於テ確定シタル債權

破産手續ニ於テ各債權者カ届出テタル債權ハ債權調査會ニ於ケル破産管財人

及ヒ調査會ニ參加シタル各債權者ノ承認ニ因リ確定シ又ハ破産管財人或ハ債權者ヨリ異議ノ申立アリタルトキハ破産裁判所ハ判決ヲ以テ債權ノ存否ヲ確定スルモノトス

右承認若クハ判決ニ因テ確定シタル債權ハ破産財團ヨリ辨濟ヲ受ケサルトキ

ハ爾後獨立シテ債務者ニ請求スルコトヲ得ヘシ(舊商法第一〇二七條第一〇四九條)確定シタル債權ハ破産手續ノ進行中ハ債務者ニ對シテ獨立シテ請求スルヲ

得スト雖モ(舊商法第九八七條)破産手續終了後ニ辨濟ヲ受ケサリシ債權ノ全部若クハ一

部ニ付テ債權者ニ對シテ強制執行ヲ爲スヲ得ヘシ此場合ニ於ケル債務名義ハ債權調査會ニ於テ承認ヲ經タル債權證書若クハ破産裁判所ニ於テ存在ヲ認めラレタル債權確定ノ判決ナリトス債權確定ノ判決ニ付テハ執行文ヲ必要トスルモ債權證書ニ付テハ特別ノ規定ナキヲ以テ執行文ヲ要セスシテ執行ヲ爲スコトヲ得ヘキモノト爲ササルヘカラス

### 第九款 假差押及ヒ假處分命令

假差押命令及ヒ假處分命令モ強制執行ノ保全ニ關シ亦債務名義タリ本編第八



### 第十款 私訴判決

刑事訴訟ニ附帶セル私訴ニ於テ被告ニ損害ノ賠償ヲ命シタル判決ハ給付判決ナルヲ以テ強制執行ノ債務名義タリ訴訟關係人ニ訴訟費用ノ辨濟ヲ命シタル判決ヲ爲シタルトキハ其判決ニ基キ訴訟費用額確定決定ヲ爲スヘク其決定ハ抗告ヲ以テノミ不服ヲ申立ツルコトヲ得ル裁判トシテ債務名義タリトス(刑訴法第三三條)

## 第二節 執行力アル正本

### 第一款 執行力アル正本ノ意義及ヒ效力

執行力アル正本トハ執行文ヲ付シタル債務名義ノ正本ヲ謂フ執行文トハ裁判所書記若クハ公證人カ作成シタル公正證書ニシテ債務名義カ執行シ得ヘキコトヲ證明スルモノナリ債務名義ノ正本トハ債務名義ノ原本ニ代用スル爲メ裁判所書記若クハ公證人カ作成シタルモノニシテ原本ト其内容ノ同一ナルコト

ヲ公證シタル謄本ナリ

強制執行ニ執行力アル正本ヲ必要トシタルハ執行機關ヲシテ債務名義ノ執行シ得ルモノナルコトヲ明カナラシムル目的ニ出ツ蓋シ判決機關ト執行機關トヲ分離シ執行機關ハ債務名義ノ執行シ得ヘキモノナルヤ否ヤヲ調査セシメサル立法主義ヲ採リタルヲ以テ債務名義ノ執行力ノ有無ヲ債務名義ヲ作成シタル機關ヲシテ調査セシメ執行機關ハ債務名義ノ執行シ得ヘキコトノ明カナルモノニ限り執行ヲ實施シ得ルモノトセル所以ナリ(第五條第六條)故ニ債權者ハ執行機關ニ執行力アル正本ヲ提出シテ執行ノ申立ヲ爲スヘク執行力アル正本ノ提出ナキ執行ノ申立ハ執行機關ハ之ヲ不適法トシテ排斥スヘキモノナリ

執行文ハ債務名義ノ執行シ得ヘキコトノ證明書ナリ執行文ナキトキハ債務名義ノミ存スルモ執行ヲ實施スルヲ得サルヲ原則トス唯例外トシテ執行命令假差押命令及ヒ假處分命令ハ債權者若クハ債務者ニ承繼アル場合ノ外ハ執行力アル正本ニ依ラスシテ執行スルコトヲ得(第五條第六條第七條第七條)此等ノ債務名義ハ法律カ當然執行文ヲ包含スルモノト爲シタルモノナレハナリ



執行力アル正本ノ効力ハ債權者カ執行機關ニ對シ執行ノ申立ヲ爲シ得ヘキコト是ナリ執行力アル正本ヲ提出シテ執行ノ申立アリタルトキハ執行機關ハ執行ノ實施ヲ拒ムヲ得ス執行機關ハ執行力アル正本以外ニ存スル事項ニ付キ債務名義ノ執行力ノ存否ヲ調査スル權限ナキモノナレハナリ而シテ執行力アル正本ノ効力ハ之ヲ付與シタル裁判所ノ管轄區域内ニ止マラス總テ本邦ノ裁判區域内ニ及フモノトス(第五二條)

### 第二款 執行力アル正本付與ノ手續

第一 執行力アル正本ハ當事者ノ申請ニ因リテ之ヲ付與スルモノトス  
強制執行ヲ爲サントスル債權者ハ之ヲ付與スル權アル吏員ニ對シ書面若クハ口頭ノ申出ニ因テ付與ヲ求ムヘシ(第五一六條第三項)執行力アル正本付與ノ申立ハ執行シ得ヘキ債務名義ノ存在スルコトヲ前提要件トスルヲ以テ判決ニ付テハ確定シ若クハ假執行宣言アルコトヲ必要トシ又必要ナル場合ニハ債權者ハ判決確定ノ證明書ヲ提出シテ之ヲ求メサル可カラス和解調書ハ何時ニテモ申請スルヲ得ヘク公證人ノ公正證書抗告ヲ以テ不服ヲ申立ツルコトヲ得

ル裁判ニ付テモ亦同シ而シテ總テノ債務名義ニ付テ強制執行ノ實行カ其債務名義ノ内容ニ從テ保證ヲ立ツル以外ノ條件ニ繋ル場合ニ於テハ其條件ノ到來シタルコトヲ書面ヲ以テ證明セサル可カラス(第五一八條)又債務名義ニ表示セラレタル當事者ニ承繼アルトキハ其承繼カ裁判所ニ明白ナル場合ノ外ハ證明書ヲ以テ承繼ノ事實ヲ證明シ付與ヲ求ムヘク(第五一九條)又債權者ハ必要ナル場合ニ執行力アル正本ノ數通ヲ求ムルコトヲ得ヘシ即チ數個ノ地若クハ數個ノ方法ニ依テ執行ヲ爲スヲ得ヘキヲ以テ同時ニ數個ノ執行力アル正本ヲ求ムルコトヲ得ヘク又一度付與ヲ受ケタル後ニ於テモ更ニ同一正本ヲ求ムルコトヲ得ヘシ(第五二六條)

第二 執行力アル正本ハ債權者ノ申請ニ因テ裁判所書記若クハ公證人之ヲ付與ス

執行文ハ訴訟記録ニ基キ之ヲ付與スヘキヤ否ヤヲ決スヘキモノナレハ常ニ訴訟記録ヲ保存スル第一審ノ裁判所書記之ヲ付與スルヲ通常トシ訴訟記録カ上級審ニ在ルトキハ其裁判所書記之ヲ付與ス(第五一六條第二項)和解抗告ヲ以テノ



不服ヲ申立ツルコトヲ得ヘキ裁判カ債務名義タルトキ亦同シ公正證書ハ公證人カ其原本ヲ保存スルヲ以テ公證人執行文ヲ付與ス(第五六〇條)執行文ノ付與ハ記録ヲ調査シテ之ヲ爲スヲ得ヘキヲ以テ特別ノ判斷ヲ必要トスルモノニ非ス故ニ裁判所書記若クハ公證人ノ職務トシタル所以ナリ

(一) 裁判所書記ハ確定判決、假執行宣言アル判決、抗告ニ依リ不服ヲ申立ツルコトヲ得ル裁判及ヒ和解カ債務名義タルトキニ債權者ノ申請ニ因リ執行文ヲ付與スルコトヲ得ヘシ然レトモ次ノ場合ハ裁判長ノ命令アルトキニ限り付與スルコトヲ得ヘシ

(イ) 債務名義ノ執行カ其趣旨ニ從テ保證ヲ立ツルコト以外ノ條件ニ繋ルトキ即チ債權者カ債務者ニ反對給付ヲ爲シ其他執行ニ付キ停止條件存スルトキハ債權者ハ其條件ノ到來ヲ證明書ヲ以テ證明スルニ非サレハ執行文ノ付與ヲ求ムルヲ得ス(第五一八條第二項)此場合ニ條件到來ノ事實ヲ判斷スルニハ法律上ノ判斷ヲ必要トスルヲ以テ其判斷權ハ之ヲ裁判長ノ職權トセリ故ニ裁判長カ條件ノ成否ヲ調査シ執行文付與ヲ許可スル命令

ヲ裁判所書記ニ對シテ爲スニ非サレハ付與スルコトヲ得ス(第五二條)但強制執行カ保證ヲ立ツルコトノ條件ニ繋ルカ又ハ期限ノ到來スルニ非サレハ執行ヲ爲スヲ得サルモノナルトキハ之カ調査ハ執行機關ニ於テ之ヲ爲スヲ得ルヲ以テ執行文ノ付與ニ妨ナキモノトス(第五三條)

(ロ) 債務名義ニ表示シタル債權者ノ承繼人ニ執行力アル正本ヲ付與シ又ハ債務者ノ一般承繼人ニ對シテ之ヲ付與スヘキトキハ裁判所書記ハ裁判長ノ命令アルニ非サレハ執行文ヲ付與スルヲ得ス債權者ノ承繼人トハ特定承繼人ヲモ包含ス執行機關ハ執行正本ニ表示セラレタル當事者ニ對シ執行手續ヲ實行スルヲ得ルモノナレハ若シ當事者ノ承繼アルトキハ其承繼人ヲ債務名義ニ表示スルニ非サレハ此等ノ者ニ對シテ執行ヲ爲スコトヲ得ス故ニ當事者ノ承繼アルトキハ其承繼人ニ對スル執行文ヲ必要トス已ニ執行文カ債務名義ニ表示セラレタル當事者ニ對シテ付與セラレタルトキト雖モ亦同シ

右承繼アリタルトキハ承繼人ニ執行文ヲ付與スヘキキ否ヤハ承繼ノ事



實ヲ判斷スルノ必要ヲ生ス其判斷ハ法律上ノ智識ヲ必要トスルヲ以テ  
 裁判長ニ於テ承繼ノ如何ヲ判斷スヘキモノトセリ故ニ承繼アル場合ニ  
 ハ其承繼明白ナラサルトキハ債權者ヨリ證明書ヲ以テ承繼ノ事實ヲ明  
 カニシ裁判長ハ其事實ノ有無ヲ判斷シテ裁判所書記ニ對シ執行文付與  
 ノ許否ヲ命令スヘキモノナリ(第五二〇九條)唯強制執行ヲ開始シタル後ニ  
 承繼アリタルトキハ特別ノ執行文ヲ要セスシテ執行手續ヲ進行スルコ  
 トヲ許ス(第五五三條)

(ハ) 債權者カ同時ニ執行力アル正本ノ數通ヲ求メ又ハ一度付與セラレタ  
 ル正本ヲ返還セスシテ更ニ同一執行正本ヲ求ムルトキハ裁判長ノ命令  
 アルニ非サレハ裁判所書記ハ之ヲ付與スルコトヲ得ス債權者ハ執行正  
 本ニ基キ同時ニ數個ノ場所又ハ執行方法ヲ異ニシテ強制執行ヲ爲スヲ  
 得ヘク又一度付與セラレタル正本ヲ毀損若クハ滅失シタル場合ニ於テ  
 再度ノ執行正本ヲ必要トスルコトアルヘシ此場合ニ於テ或ハ債權者ハ  
 二重ノ強制執行ヲ爲スノ危險アルヲ以テ數通ノ正本ヲ求ムルトキハ裁

判長ノ命令アル場合ニ限り付與スヘキモノトセリ(第五二三條)

以上三ノ場合ニ限り裁判長ノ命令ヲ必要トシ裁判長ハ其命令前ニ書面若  
 クハ口頭ヲ以テ債務者ヲ審訊スルコトヲ得(第五二二條第五二項第五二條)又數  
 通ノ執行正本ヲ付與スル場合ニ債務者ヲ審訊セスシテ裁判長カ許可ノ命  
 令ヲ爲シ裁判所書記カ之ヲ付與スルトキハ債務者ニ對シテ之ヲ通知スヘ  
 ク(第五二三條)又數通ノ執行力アル正本ヲ付與シ若クハ更ニ之ヲ付與シタル  
 トキハ其旨ヲ正本ニ明記スヘキモノトス(第五二四條)

裁判所書記カ債務名義ノ執行力アル正本ヲ付與スル場合ニ於テハ其付與  
 以前ニ於テ債務名義ノ原本ニ原告ノ爲メ又ハ被告ノ爲メ執行力アル正本  
 ヲ付與スル旨且之ヲ付與スル日時ヲ記載セサル可ラス(第五二四條)是レ執行力  
 アル正本ノ何通ヲ付與シタルヤノ證據ヲ保存スルノ目的ニ出ツルモノナ  
 リ第一審ノ判決ニ付テ第二審裁判所ノ書記カ執行文ヲ付與スルトキハ判  
 決原本ニ之ヲ記載スヘク第二審以上ノ判決ニ付キ第一審ノ裁判所書記カ  
 執行文ヲ付與スルトキハ其判決ノ認證謄本ニ其旨ヲ記載スヘシ



(二) 公證人ノ作リタル公正證書カ債務名義タルトキハ公證人其執行文ヲ付與ス執行文ハ記録ヲ保存スル公證人即チ債務名義ノ原本ヲ保存スル公證人之ヲ付與スヘキモノナレハ公正證書ヲ作成シタル後其公證人カ退職轉職シタルトキハ其業務ヲ承繼シタル者之ヲ付與ス公證人ノ正本數通ヲ必要トスルトキハ公證人職務上ノ住所地ヲ管轄スル區裁判所ノ命令ヲ受クヘシ(第五六〇條)當事者ニ承繼アリタルトキ若クハ執行カ條件ニ繫ルトキ即チ第五百十八條第二項第五百十九條ニ該當スルトキハ公證人ハ裁判所ノ命令ヲ必要トセスシテ付與スルヲ得ヘク其他ハ裁判所書記カ執行文ヲ付與スル手續ヲ準用ス(第五六〇條、第五二四條)

第三 執行文ノ文式

執行文ハ判決正本ノ末尾ニ記載シ其文式ハ前記ノ正本ハ被告某若クハ原告某ニ對シ強制執行ノ爲メ原告某若クハ被告某ニ之ヲ付與スルト記載スヘキモノナリ其執行文ハ裁判所書記署名捺印シ且裁判所ノ印ヲ押捺スヘキモノトス裁判所書記カ發スル執行文ハ此方式ニ從フ當事者ノ承繼アルトキハ承繼

人ニ對シ若クハ承繼人ノ爲メニ之ヲ付與スト記載スヘク公證人執行文ヲ付與スル場合ハ原告若クハ被告ノ文字ニ代ユルニ債權者若クハ債務者ト記載スルニ過キス其他執行文ニ記載スヘキ事項ハ第五百十九條第二項第五百二十條第三項第五百二十三條第三項ノ事項ヲ裁判所書記又ハ公證人カ法律ノ規定ニ從テ記載スルコトヲ必要トスル場合ニ限り之ヲ記載セサル可カラス(第五一七條、第五六〇條、第五五九條、第五六二條)

第四 執行文付與ニ關スル不服申立

債權者カ裁判所書記若クハ公證人ニ對シテ執行文即チ執行正本ノ付與ヲ求めタルトキ執行正本ヲ付與シ若クハ付與セサル場合ニ於テハ債權者若クハ債務者ヨリ不服ノ申立ヲ爲スコトヲ得ヘシ其場合ヲ述フレハ左ノ如シ

(一) 裁判所書記若クハ公證人カ執行文ノ付與ヲ拒ミタルトキハ其拒絕ノ原因カ第五百二十條若クハ第五百二十三條ニ依テ裁判長ノ命令ニ因リタル場合ト其他ノ場合トヲ問ハス債權者ハ執行文付與拒絕ノ處分ニ對シ不服ノ申立ヲ爲スコトヲ得ヘシ裁判所書記ノ處分ナルトキハ第四百六十五條



ノ規定ニ依リテ裁判所書記ノ屬スル裁判所ノ裁判ヲ求メ又公證人ノ拒絕シタル場合ナルトキハ明治十九年司法省令第三號抗告手續ニ依テ公證人ヲ監督スル地方裁判所ニ對シ不服ノ申立ヲ爲スコトヲ得ヘシ

(二) 裁判所書記又ハ公證人カ執行力アル正本ヲ付與シタル場合ニ於テ債務者カ其付與ニ付キ不服ナルトキハ異議ヲ主張スルコトヲ得ヘシ其執行力ノ付與カ第五百二十條若クハ第五百二十三條ノ場合ニ於テ裁判長ノ命令ニ因リタル場合ナルトキハ一般ノ場合ナルトクハ債務者ハ異議ニ依リ不服申立ヲ爲スヲ得ヘシ其詳細ハ本編第六章第一節ヲ參照スヘシ

第五 執行文付與ノ訴

執行力アル正本ハ裁判所書記若クハ公證人カ債權者ノ申立ニ因テ付與スヘキモノナリト雖モ債權者カ第五百十九條及ヒ第五百十八條第二項ニ依リ必要ナル證明ヲ爲ス能ハサルトキハ債權者ハ申請ノミニ因リテ執行力アル正本ノ付與ヲ求ムルコトヲ得ス如何トナレハ第五百十八條第二項及ヒ第五百十九條ノ場合ニハ承繼ノ事實條件到來ノ事實ハ證明書ヲ以テ證明シタルト

キニ限リ執行力アル正本ヲ付與スヘキモノナレハ債權者カ其證明ヲ爲ス能ハサルトキハ其付與ヲ求ムルコトヲ得ス此場合ニ於テ債權者ヲ保護スルカ爲メ法律ハ債權者カ訴ヲ以テ執行文ノ付與ヲ求ムル手續ヲ設ケタリ即チ債權者ハ債務者ヲ被告トシテ訴ヲ起シ裁判所ノ判決ニ因リ執行正本付與ノ許可ヲ求ムルコトヲ得ヘシ此訴ハ債務名義カ判決若クハ和解調書其他ノ裁判ナルトキハ第一審ノ受訴裁判所ニ提起スヘク(第五二條)執行命令又ハ訴提起前ノ和解調書カ債務名義ナルトキハ執行命令ヲ發シ又ハ和解ノ成立シタル裁判所其訴ニ付テ管轄權ヲ有ス但執行命令ニ付テハ其訴訟物カ地方裁判所ノ管轄ニ屬スルトキハ管轄地方裁判所ニ提起セサルヘカラス(第五六〇條)債務名義カ公正證書ナルトキハ債務者ノ普通裁判籍ヲ有スル地ノ裁判所若シ此裁判所ナキトキハ第十七條ノ規定ニ從テ債務者ニ對シテ起シ得ヘキ裁判所之ヲ管轄ス土地ノ管轄ハ右ノ如クナリト雖モ訴訟物ノ價額ニ因テ區裁判所若クハ地方裁判所ノ管轄ノ區別アルトキハ一般ノ規定ニ從フ右ノ訴ニ付テハ債權者原告ニシテ債務者ヲ被告トシ一般ノ判決手續ニ依テ辯論ヲ經テ請



求ノ當否ニ付キ判決ヲ求ムルコトヲ得ヘシ原告即チ債權者ノ訴ヲ正當ト認メタルトキハ裁判所ハ執行文ヲ付與スル旨ノ判決ヲ言渡シ其判決ヲ確定シタル後債權者カ執行文ヲ付與スル職權ヲ有スル吏員ニ其判決ヲ提出シテ執行正本ノ付與ヲ求ムルコトヲ得ヘシ

執行文付與ノ訴ハ第五百十八條第二項又ハ第五百十九條ノ事項ヲ證明書ヲ以テ證明スルコト能ハサルコトヲ條件トス此場合ニ限リテ提起シ得ヘキ訴ナレハ辯論ノ進行中ニ於テ債務者カ債權者ニ對シテ右等ノ事項ヲ證明スルコトヲ得ヘキ旨ヲ主張シ證據方法等ヲ提出シテ債權者ノ主張ヲ争ヒタルトキハ裁判所ハ其抗辯事實ニ付テ審査ヲ爲シ抗辯ヲ理由アリト認メタルトキハ債權者ノ訴ヲ却下スヘキモノトス

執行文付與ノ訴ハ確定ノ訴ナリヤ創設ノ訴ナリヤニ付テハ學說ノ分ルル處ナリ或說ニハ執行文ノ性質ハ債權者カ強制執行ヲ爲シ得ヘキコトノ證明ニ過キス執行文ニ依テ債權者カ強制執行ノ權利ヲ取得スルモノニ非ス隨テ執行文付與ノ訴ハ性質上債權者カ強制執行ヲ爲シ得ル權利ノ存在ヲ確定スル

ニアルヲ以テ確定ノ訴ナリト主張セリ然レトモ執行力アル正本ハ執行ヲ爲シ得ヘキコトノ證明タルニ止マラス執行力アル正本ノ所持ニ因リ債權者ハ強制執行ヲ實行スル權利ヲ取得スルモノナリ若シ執行力アル正本ナキトキハ假令債權者カ實體上ノ權利ヲ有スルモ強制的ニ執行手續ヲ實行スルヲ得サルモノナレハ執行文付與ノ訴ハ確定ノ訴ニ非スシテ創設ノ訴ト爲スヲ正當ト信ス而シテ此訴ノ訴訟物ハ執行ノ基本タル債務名義ニ於テ承認セラレタル私法的請求權ニシテ執行文付與ノ判決ニ因リ其私法的請求權ニ付キ強制執行權ヲ取得スルニ至ルモノトス

### 第三節 執行實施ノ條件

#### 第一款 一般條件

強制執行ハ前ニ説明シタル債務名義及ヒ執行力アル正本ノ二ヲ備ヘタルノミニテハ未タ執行ヲ開始スルヲ得ス強制執行ノ當事者執行開始ノ時期ヲ明カニシ且強制執行ヲ爲スヘキ旨ヲ債務者ニ知ラシムル爲メ執行開始ニ付テハ總テ



ノ債務名義ニ付キ次ニ述フル條件ヲ必要トス

第一 執行當事者ヲ債務名義若クハ執行文ニ表示スルコトヲ要ス(第五二)

債務名義カ判決タルト其他ノ證書タルトヲ問ハス第三者ニ對シテ效力ヲ及ホスモノニ非ス故ニ債務名義ニ表示セラレサル第三者ニ對シテハ當事者ノ承繼人タルト否トヲ問ハス執行ヲ爲スコトヲ得ス而シテ債務名義ニ當事者ノ表示ナキトキハ執行機關ハ執行當事者ヲ知ルコト能ハス加之執行當事者カ債務名義ニ依テ確定セラレサルトキハ強制執行ノ手續ハ當事者以外ノ者ニ危害ヲ及ホスノ虞アルヲ以テ債務名義若クハ執行文ニ執行當事者ヲ表示スルコトヲ必要トシタル所以ナリ略言スレハ執行當事者ヲ確定スルノ目的ヨリシテ當事者ノ表示ヲ必要條件トシタルモノトス

第二 債務名義ヲ送達スルコトヲ要ス(第五二)

債務名義ヲ債務者ニ送達スル目的ハ執行ヲ實施スルコトヲ債務者ニ知ラシムルニ在リ執行前ニ於テ強制執行ヲ實施スヘキコトヲ知ラシムルハ債務者ノ保護ヲ目的トス判決カ債務名義タルトキハ特ニ送達ヲ必要トセサルコト

アリ第一審ノ判決及ヒ第二審ノ判決カ債務名義タルトキハ此等ノ判決ハ不變期間ノ經過ニ因テ確定力ヲ生スルモノナレハ確定前ニ於テ已ニ送達アリタルモノナリ故ニ強制執行ノ開始ノ爲メ特別ニ送達ヲ必要トセス然レトモ言渡ニ因テ確定スル上告審ノ判決ノ如キハ若シ送達ナキトキハ之ヲ豫メ送達スルカ若クハ執行開始ト同時ニ送達スルコトヲ要ス假執行ノ宣言ヲ付シタル判決カ債務名義ナルトキ亦同シ和解調書公正證書抗告ヲ以テノミ不服ヲ申立ツルコトヲ得ル裁判等モ亦之ニ準スヘキモノナリ執行命令ニ付テハ裁判所ノ言渡ヲ爲ササル決定ナルヲ以テ職權ヲ以テ正本ノ送達ヲ爲スヘク隨テ特ニ執行ノ爲メ送達ノ手續ヲ爲スヲ要セス假差押假處分ノ命令カ債務名義タルトキハ例外トシテ送達前ト雖モ執行ヲ爲スコトヲ得ヘシ送達ナクシテ執行ヲ開始シタルトキハ其執行ハ不適法ニシテ債務者ハ第五百四十四條ノ規定ニ從ヒ異議ノ申立ヲ爲スコトヲ得ヘシ

第二款 特別條件

以上二個ノ事項ハ凡テノ債務名義ニ共通ナル一般ノ條件トス



債務名義ノ内容如何ニ因テ強制執行ヲ開始スルニ付キ特別條件ヲ必要トス即チ左ノ如シ

第一 判決ノ執行カ其判決ノ旨趣ニ從テ債權者ノ證明スヘキ事實ノ到來ニ繫ルトキ又ハ判決ノ執行カ債務名義ニ表示セラレタル債權者ノ承繼人ノ爲メニ之ヲ爲シ若クハ債務者ノ承繼人ニ對シテ執行ヲ實施スヘキモノナルトキハ債務名義ノ外尙ホ之ニ附記スル執行文ノ送達ヲ必要トシ若シ事實ノ到來又ハ承繼ニ付キ證明書ニ因リ執行文ヲ付與シタルトキハ其證書ノ謄本ヲ債務者ニ執行開始前若クハ執行開始ト同時ニ送達スルコトヲ要ス(第五二八條第五九條)

第二 債務名義ニ於テ請求ヲ主張スルコトカ日時ノ到來ニ繫ルトキハ其日時ノ滿了後ニ限リテ執行ヲ開始スルコトヲ得ヘシ即チ債務名義ニ債務者カ給付ヲ爲スヘキ期限ヲ定メラレタルトキハ裁判所書記若クハ公證人ハ其期限ノ到來セルト否トニ拘ハラズ執行力アル正本ノ付與ヲ爲スコトヲ得ヘシ然レトモ其期限ノ到來シタル後ニ非サレハ執行ヲ開始スルヲ得サルモノトス

(第五二九條第一項)此條件ハ判決カ債務名義タルトキハ原則トシテ適用ヲ見ス如何トナレハ未來ノ給付ニ付キ判決ヲ言渡スハ例外ノ場合ニ屬スレハナリ

第三 強制執行カ債權者ヨリ保證ヲ立ツルコトヲ條件トスルトキハ債權者カ保證ヲ立テタルコトニ付キ公ノ證明書ヲ執行機關ニ提出シ且其證明書ノ謄本ヲ債務者ニ執行開始前ニ送達スルカ又ハ執行開始ト同時ニ送達スルコトヲ要ス(第五二九條第二項)公ノ證明書トハ即チ供託法ニ所謂供託證書ナリトス

第四 豫備又ハ後備ノ軍籍ニ在ラサル軍人軍屬ニ對シテ強制執行ヲ爲サントスルトキハ其上班司令長官ニ通知ヲ爲シタル後ニ限リ執行ヲ開始スルコトヲ得ヘク且其官廳ハ債權者ノ求ニ因テ通知ノ受取書ヲ交付スヘシ(第五三〇條)

### 第六章 強制執行ニ對スル保護ノ條件

強制執行ハ前章ニ述ヘタル條件ヲ具備シタルトキ之ヲ實施スヘキモノナリト雖モ債務者ニ對シ實施セラレタル執行カ債務者ノ權利侵害ノ結果ヲ惹起シ或ハ第三者ノ權利ヲ侵害スルコトナシトセス是ヲ以テ不法ナル強制執行ニ對シ



債務者若クハ第三者ノ權利ヲ保護スル手段ヲ認メサルヘカラス  
 債務者ニ對スル保護ノ手段ハ假執行ノ宣言アル未確定ノ請求ニ付キ強制執行  
 ヲ爲ス場合ノミナラス裁判所カ審理ヲ悉シ且裁判所ノ審級ヲ經テ確定シタル  
 請求並ニ當事者ノ意思ニ因テ確定シタル請求ニ付テモ亦之ヲ認ムル必要アリ  
 蓋シ和解調書公正證書ニ因テ確定シタル請求或ハ確定判決ニ因リテ認メラレ  
 タル請求ニ付テモ之ニ基ク執行ヲ債務者ニ對シ不法ト爲シ若クハ不當トスル  
 ノ事情存スルコトアルヘキナリ如何トナレハ債權者ノ請求カ判決其他ノ裁判  
 或ハ和解調書公正證書等ニ因テ確定シタルトキト雖モ債務者カ其後ニ任意ニ  
 債務ノ履行ヲ爲スカ又ハ債權者カ其履行ノ延期ヲ許シタル如キ債權者ノ請求  
 實行ニ付キ事情ノ變更ヲ來シ其他債務名義ノ成立シタル後ニ債務者ノ爲メ  
 ニ執行ヲ避クルヲ得ヘキ事實ノ發生スルコトアルヘク加之強制執行カ債權者  
 ノ有スル權利ノ範圍ヲ逸出シテ債務者ニ損害ヲ加フルコトアルヘキヲ以テナ  
 リ此等各種ノ場合ニハ債務者保護ノ爲メ其強制執行ヲ避ケンメ或ハ損害ヲ防  
 ク手段ヲ必要トス

強制執行ハ債務名義ニ表示セラレタル債務者ニ對シテノミ實行スルヲ得ヘク  
 隨テ執行當事者ニ非サル者ノ財産ニ對シテ實行スルコトヲ得サルハ論ヲ俟タ  
 ス然ルニ債權者カ債務者ニ非サル第三者ノ財産ニ對シテ執行ヲ爲シタル場合  
 ノ如キハ第三者ハ權利侵害ヲ受クルモノナレハ其執行ヲ排除スル爲メニ第三  
 者ノ爲メ保護ノ手段ヲ認メサル可カラス  
 以上ノ場合ニ於ケル保護ノ手段トシテハ債務名義若クハ執行文付與カ不法ナ  
 ルトキハ其效力ヲ排斥スヘク執行行為自體カ不當ナルトキハ其結果ヲ除却ス  
 ヘク又ハ將來損害ノ發生ヲ防クカ爲メニ執行手續ノ進行ヲ停止セシメサルヘ  
 カラス而シテ右債務者及ヒ第三者ヲ保護スル手段ニ付テハ前述セル強制執行  
 ノ條件ヲ規定スル必要アルト同ク亦法律ヲ以テ其條件ヲ規定スヘキナリ是レ  
 即チ強制執行ニ對スル保護ノ條件ナリトス  
 強制執行ニ對スル保護ノ手續ハ執行手續ノ進行中ニ於テ債務者又ハ第三者カ  
 執達吏等ノ執行機關ニ對シテ直接ニ保護ヲ求ムルヲ得セシムルヲ簡便トスト  
 雖モ法律ハ執行機關ニ對シテハ前述セル如ク執行條件ノ審査ニ付テハ極メテ



狹少ノ權限ヲ付與セルヲ以テ同一原因ニ因リ執行手續ノ開始以後ニ生シタル事情ニシテ手續ノ開始若クハ進行ヲ妨クヘキ原因タル事實ノ審査ヲ爲スコトヲ執行機關殊ニ執達吏ニ任スルコトヲ避ケ執行機關ハ執行開始ニ付テモ形式的要件タル執行文ノ存否ヲ審査スルノミナルト同ク執行行爲ノ進行ヲ廢止スルニ付テモ亦執行機關ニハ更ニ形式的審査ノ權限ノミヲ與ヘ執行行爲ノ取消若クハ停止ニ付テモ特ニ之ヲ命スル裁判所ノ命令ヲ必要トセリ隨テ執行行爲ノ取消若クハ停止ヲ來スヘキ原因ノ存否ハ凡テ裁判所ニ於テ判斷スヘキモノトシ受訴裁判所カ法定ノ形式ニ依テ審査ヲ爲シ執行機關ハ第五百五十條ニ規定シタル書面ノ提出アル迄ハ執行ヲ進行スヘキモノトセリ

債務者又ハ第三者カ強制執行ノ不當ヲ主張シテ保護ヲ求ムルコトヲ稱シテ執行ニ關スル異議ト謂フ異議ノ主張アリタルトキハ其異議ノ當否ハ法律ノ規定ニ依リ裁判所之カ審査ヲ爲スヘキモノナリ異議ニハ左ノ四種アリ

第一 執行文付與ニ關スル異議 執行力アル正本ノ付與ニ付キ債務者カ不服ヲ主張スルコトヲ謂フ(第五二條)

第二 執行方法ニ關スル異議 強制執行ノ開始後ニ於テ執行ヲ實施スル方法又ハ執達吏カ執行ニ付テ遵守スヘキ手續ニ違背シタルコトヲ理由トシテ不服ヲ主張スルコトヲ謂フ(第五三條)

第三 請求ニ關スル債務者ノ異議 判決其他ノ債務名義ニ因リ確定シタル請求ニ付キ債務者カ其請求ノ執行スヘカラサルコトヲ主張スルヲ謂フ(第五四條)

第四 執行ノ目的物ニ關スル第三者ノ異議 第三者カ執行ノ目的物ニ付キ執行ヲ妨クル權利ヲ主張スルコトヲ謂フ(第五四條)

右債務者又ハ第三者ノ異議ハ執行行爲ノ全部ノ取消ヲ目的トスルコトアルヘク又ハ執行行爲ノ一部ノ取消ヲ目的トスルコトアルヘシト雖モ此等ノ異議ハ裁判ニ因テ其理由アリト認メラレタルトキニ限り其目的ヲ達スルコトヲ得ヘク異議ノ主張ノミニ因リテハ執行行爲ノ進行ニ付テ何等ノ影響ヲ及ホスヘキモノニ非ス唯例外トシテ異議ニ付テ裁判ヲ爲ス權アル裁判所ハ債務者若クハ第三者ノ異議ノ目的ヲ達セシムルニ必要ト認メタルトキニ限り其裁判前假ノ處分ヲ許ス即チ執行行爲ノ停止若クハ取消ヲ假ノ狀態ニ於テ許スヘキモノト



### 第一節 執行文付與ニ對スル異議

執行文付與ニ對スル異議ハ執行文カ付與セラレタル後執行文ノ效力ヲ排除スルコトヲ目的トスル債務者ノ不服申立ヲ謂フ執行文若クハ執行力アル正本ハ法定機關ニ於テ執行ニ必要ナル條件ヲ審査シ條件ノ欠缺ナキトキニ限リテ之ヲ付與スヘキモノト規定セルヲ以テ執行機關ハ執行文ノ付與ノ當否如何ヲ審査スル職權ヲ有セサルコトハ已ニ説明セル處ナリ執行機關ハ執行力アル正本ノ提出アリタルトキハ執行ヲ實施スヘキモノナレハ債務者ハ執行文ノ效力ヲ失ハシムルニ於テ法律上ノ利益ヲ有ス法律ハ債務者ノ此利益ヲ保護スル爲メニ二ノ方法ヲ認ム即チ執行文付與ニ對スル異議ノ申立及ヒ執行文付與ニ對スル異議ノ訴是ナリ(第五四六條)

#### 第一款 執行文付與ニ對スル異議ノ申立

第一 執行文付與ニ對スル異議申立トハ裁判所書記若クハ公證人ノ執行文付

與カ不適式ナル場合ニ債務者カ其效力ヲ失ハシムル爲メ主張スル不服申立ヲ謂フ而シテ異議申立ノ目的ハ強制執行ヲ許サストノ裁判所ノ宣告ヲ得テ執行文ノ效力ヲ失ハシメ強制執行ノ開始ヲ妨ケ若クハ執行開始後ニ於テハ其執行ヲ停止シ且己ニ爲シタル執行處分ノ取消ヲ求メントスルニアリ異議申立ノ原因トシテハ執行文ノ付與ニ付キ形式上ノ條件ノ欠缺ヲ主張スルコトヲ要ス即チ執行文付與ニ付テノ手續ノ違背ヲ理由トセサル可カラス例ヘハ假執行ノ宣言ナキ未確定ノ判決又ハ言渡ナカリシ判決ニ執行文ヲ付與シタルカ如キ又執行文ノ付與ニ付テ必要ナル裁判長ノ命令ヲ經サルコト其他當事者ノ承繼カ裁判所ニ明白ナラサルニ拘ハラス證明書ノ提出ヲ俟タスシテ執行文ヲ付與シタルカ如キ訴訟手續上ノ違背ヲ理由トスル不服申立ナリ此不服申立ハ債務者カ不適式ナル執行文ニ因テ執行ヲ受クルノ義務ナキヲ以テ簡易ナル手續ニ依リ執行文ノ效力ヲ排除スルヲ得セシムル爲メ債務者ノ法律上ノ利益保護ヲ目的トシテ法律カ認メタル所以トス故ニ債務者カ異議ノ訴其他ノ不服ヲ主張スルコトヲ得ルニ拘ハラス執行文付與ニ付テモ亦



異議ヲ主張スルコトヲ得ヘキナリ

第二 異議申立ハ執行文ノ付與アリタル後執行ノ完結ニ至ル迄ハ之ヲ爲スヲ得ヘク其手續ハ執行文ヲ付與シタル裁判所書記ノ屬スル裁判所ニ書面ヲ提出シテ之ヲ爲ス執行文ノ付與カ裁判長ノ命令ニ因ルト又裁判所書記カ專行シタル場合トヲ間ハス凡テ書記所屬ノ裁判所ニ提出スヘシ(第五二項)公證人カ執行文ヲ付與シタルトキハ公證人職務上ノ住所地ヲ管轄スル區裁判所之ヲ爲ス(第五六二項)

異議ノ申立ヲ受ケタル裁判所ハ口頭辯論ヲ經若クハ書面審理ニ因リ決定ノ形式ヲ以テ裁判ス裁判所カ異議ヲ理由アリトスルトキハ執行文ヲ取消シ且強制執行ヲ許ササル旨ノ宣言ヲ爲スヘク其決定カ確定スルトキハ執行文ハ其效力ヲ失フモノトス然レトモ債權者ハ同一債務名義ニ對シテ更ニ正當ノ手續ニ依リ執行文ノ付與ヲ求ムルコトヲ得ヘキナリ又債權者ハ裁判所ノ決定ニ對シ即時抗告ニ依リ不服ヲ申立ツルヲ得ヘシ債務者ノ異議申立カ理由ナカリシトキハ裁判所ハ其申立ヲ決定ヲ以テ却下スヘク却下ノ決定ニ對シ

テハ債務者カ即時抗告ニ依リ不服ヲ申立ツルコトヲ得ヘシ(第五五項)

第三 異議ヲ申立ツルモ執行手續ハ當然停止スルモノニ非ス故ニ債權者ハ其執行文ニ基ク執行ヲ開始シ若クハ續行スルコトヲ得ヘキナリ然レトモ異議ノ申立ヲ受ケタル裁判所ノ裁判長ハ其裁判前假ノ處分ヲ爲スコトヲ得即チ債務者ニ保證ヲ立テシメ若クハ之ヲ立テシメスシテ強制執行ノ一時停止ヲ命シ又ハ債權者ニ保證ヲ立テシメテ強制執行ノ續行ヲ命スルコトヲ得ヘシ(第五二項)所謂一時トハ裁判所ヲシテ適當ノ時期ヲ定メシムル法意ナリトス(第五二項)

第二款 執行文付與ニ對スル異議ノ訴

第一 執行文付與ニ對スル異議ノ訴トハ執行文付與ノ際執行ノ條件ト爲ル事實ノ到來ヲ證明シタリト認メラレタルコトヲ爭ヒ又ハ當事者ニ承繼アリト認メラレタルコトヲ爭ヒ執行文ノ效力ヲ失ハシムル爲メ債務者カ債權者ヲ被告トシテ提起スル訴ヲ謂フ(第五四條)  
債務名義ノ執行カ其旨趣ニ從ヒ保證ヲ立ツルコトニ繋ル場合ノ外他ノ條件ニ繋ル場合ニ於テハ債權者カ證明書ヲ以テ其條件ヲ履行シタルコトヲ證ス



ルトキニ限り執行文ヲ付與スルコトヲ得ヘク(第五一八項)又當事者ノ承繼アリタルトキハ其承繼カ裁判所ニ於テ明白ナルトキ又ハ證明書ヲ以テ之ヲ證シタルトキニ限り承繼人ニ對シ執行文ヲ付與スルコトヲ得ヘキナリ(第五一九項)右條件到來ノ事實若クハ承繼ノ事實現在セサルニ拘ハラズ執行文ノ付與アリタルトキ其執行力アル正本ニ基ク強制執行ハ債務者ノ權利ヲ侵害スルモノナレハ債務者ハ其執行文ノ效力ヲ失ハシムルニ於テ法律上ノ利益ヲ有スルモノナリ而シテ債權者カ條件ノ到來又ハ承繼ノ事實ヲ證明スル能ハサルトキハ訴ヲ以テ執行文ノ付與ヲ求ムルト同ク執行文ヲ排斥スルニ付テモ訴ノ方式ニ依ラシメタル所以トス

**第二** 執行文付與ニ對スル異議ノ訴ハ實體上ノ執行條件ノ欠缺ヲ主張スルモノナリ即チ請求權ヲ實行スヘキ條件タル事實ノ到來セサルコトヲ主張シ若クハ債權者ノ承繼人ニ非サル者ヨリ債務名義ノ内容タル請求權ヲ實行セラレヘキ義務ナキコトヲ争ヒ又ハ債務名義ニ表示セラレタル債務者ノ相續人ニ非サルヲ以テ債務ヲ承繼スヘキニ非サルコトヲ主張シ以テ債務名義ノ内

容タル請求權ノ實行ヲ排斥セントスル訴ナリ故ニ此訴ノ訴訟物ハ債務名義ニ表示セラレタル私法的請求權ニシテ其請求權ニ付キ付與セラレタル執行文ニ基ク強制執行ヲ許ササル旨ノ宣言ヲ求ムルコトヲ目的トスルモノナリ此訴カ確定ノ訴ナリヤ創設ノ訴ナリヤニ付テハ學說岐ル曰ク執行文付與ニ對スル異議ノ訴ハ付與セラレタル執行文ニ基ク強制執行權ナキコトヲ確定スルモノナレハ創設ノ訴ニ非スシテ確定ノ訴ナリト然レトモ債權者ハ執行文ノ付與ニ因リ債務名義ニ基ク強制執行權ヲ取得シ執行文ノ付與カ不法ナルトキト雖モ異議ニ因リ執行文カ取消サル迄ハ債權者ハ執行ヲ開始シ若クハ續行スルコトヲ得ルモノナリ而シテ異議ノ訴ニ因リ強制執行ヲ許ササル旨ノ宣言ヲ得テ執行文ノ效力カ消滅スルトキハ債權者ハ強制執行權ヲ喪失スルニ至ルモノナレハ創設ノ訴ナリトスルヲ正當ト信ス

**第三** 執行文付與ニ對スル異議ノ訴ハ第一審ノ受訴裁判所ノ管轄ニ專屬ス(第四六條、第五四條、第五六條、第五三條)和解調書、抗告ヲ以テノミ不服ヲ申立ツルコトヲ得ル裁判カ債務名義ナルトキハ其債務名義ノ成立シタル裁判所ヲ以テ管轄トシ(第五九條、第五



五六〇條)執行命令ニ付テハ執行命令ヲ發シタル區裁判所又ハ訴訟物ノ價額ニ因リ其上級地方裁判所トス公證人ノ作成シタル公正證書カ債務名義ナルトキハ債務者ノ普通裁判籍アル地ノ裁判所又ハ第十七條ノ裁判所之ヲ管轄ス(第五六二條第四項)

第四 執行文付與ニ對スル異議ノ訴ニ於テハ債務者ハ其訴ニ於テ主張スルコトヲ得ヘキ總テノ異議ノ原因ハ同時ニ之ヲ主張スルコトヲ要ス(第五四六條第三項)同時ニ主張スヘシトハ妨訴抗辯提出ニ關スル條件ト同シク異議ノ訴ニ付テノ第一審ノ口頭辯論終結前ニ主張スヘキコトヲ強制シタルモノナリ蓋シ一旦異議ノ訴ニ付キ判決アリタル後債務者カ前ニ覺知セル原因ニ基キ更ニ異議ノ訴ヲ許スモノトセハ訴訟ノ遲延ヲ來シ公益上弊害アルヲ以テナリ然レトモ訴提起ノ際ニ主張セサリシ異議ノ原因ヲ新タニ口頭辯論ニ於テ主張スルトキハ訴ノ原因ノ變更ヲ惹起スヲ以テ相手方ノ同意ナキトキハ其原因ニ付キ判決ヲ受クル能ハサルニ至ルヘシ  
異議ノ訴カ理由ナシトシテ排斥セラレタルトキト雖モ債務者ハ前訴ニ於テ

提出シ能ハサリシ新原因ニ基キ更ニ異議ノ訴ヲ提起スルコトハ法律ノ禁スル處ニ非ス

第五 執行文付與ニ對スル異議ノ訴ハ執行文ノ付與アリタル後執行ノ完結ニ至ル迄ハ提起スルコトヲ得ヘシ執行完結スルトキハ執行文ノ效力ヲ消滅セシムルニ利益ナケレハナリ而シテ執行文付與ニ對スル異議ノ訴ヲ提起スルモ執行文付與ニ對スル異議ノ申立其他請求ニ關スル異議ノ訴ノ提起ヲ妨グルモノニ非ス(第五四條)然レトモ債權者カ第五百二十一條ニ因リ執行文付與ノ判決ヲ受ケ其判決確定セルトキハ異議ノ訴ニ於テ一事不再理ノ抗辯ヲ提出スルコトヲ得ヘシ  
第六 執行文付與ニ對スル異議ノ訴ノ提起アルモ強制執行ノ開始續行ヲ妨グルモノニ非ス然レトモ債務者ノ申請ニ因リ強制執行ノ停止若クハ取消ヲ命スルコトヲ得ヘシ(第五七條)本章第三節ヲ參照スヘシ

### 第二節 執行方法ニ關スル異議

第八編 強制執行 第六章 強制執行ニ對スル保護ノ條件 第二節 執行 一〇三七  
方法ニ關スル異議



執行方法ニ關スル異議トハ強制執行ノ方法若クハ執行ニ際シ執達吏ノ遵守スヘキ手續ニ付キ利害關係人カ爲ス不服申立ヲ謂フ(第五四條)

強制執行ノ方法トハ執行裁判所ノ爲スモノナルト執達吏ノ爲スモノナルトヲ問ハス強制執行ノ手段ヲ謂フ執達吏カ有體動産ヲ差押フルニ際シ之ヲ占有スルカ若クハ債務者ノ保管ニ任スルカ如キ(第五六條)既ニ差押ト爲リタル物ニ付テハ照査手續ヲ爲スヘキカ如キ(第五八條)債權ニ對スル強制執行ニ於テ執行裁判所カ差押命令、轉付命令、取立命令ヲ爲スカ如キ、不動産ニ付キ強制競賣、強制管理ノ決定ヲ爲スカ如キ(第五九條、第六〇條)之ニ屬ス執達吏ノ遵守スヘキ手續トハ執達吏ノ實施スル執行行為ニシテ執行方法ニ屬セサルモノヲ謂フ右等ノ執行方法若クハ執行行為ニ付キ法律違背ヲ理由トシ不服ヲ主張スルコトヲ執行方法ニ關スル異議ト謂フ故ニ此異議ハ實體上ノ權利ヲ主張スルモノニ非スシテ形式上ノ異議ナリトス

異議ヲ申立ツルコトヲ得ル者ハ債權者、債務者其他執行ニ利害關係ヲ有スル者トス異議ノ形式ハ執行裁判所ニ申請ヲ以テ爲スヘク強制執行ノ開始後其完結

ニ至ル迄ハ何時ニテモ申請スルヲ得ヘシ執行裁判所ハ書面審理若クハ口頭辯論ヲ經テ其當否ヲ裁判ス異議ノ申立アルモ執行行為ハ當然之ヲ停止スヘキニ非ス然レトモ執行裁判所ハ異議ニ付テノ裁判前ニ假ニ申請人ニ保證ヲ立テシメ若クハ之ヲ立テシメスシテ強制執行ノ一時停止ヲ命シ又ハ債權者ニ保證ヲ立テシメテ強制執行ヲ續行スヘキコトヲ命スルコトヲ得(第五四條第一項、第五二條第二項)

強制執行ノ方法ニ屬スル執行裁判所ノ裁判ニ對シテ異議ヲ許スヘキヤ否ヤニ付キ學說岐ル

**第一說** 執行裁判所ノ裁判ニ對シテハ異議ヲ許サス如何トナレハ執行裁判所ノ裁判ハ口頭辯論ヲ經スシテ爲スコトヲ得ヘキモノニシテ(第五三條第三項)強制執行ノ手續ニ於テ口頭辯論ヲ經スシテ爲スコトヲ得ル裁判ニ對シテハ即時抗告ヲ以テ不服ヲ申立ツヘキモノナレハナリ(第五五條)ト謂フニ在リ

**第二說** 執行裁判所ノ裁判ハ口頭辯論ヲ經スシテ爲スコトヲ得ルモノナレハ強制執行ノ方法ニ屬スル裁判ト雖モ即時抗告ヲ以テ不服ヲ申立ツルコトヲ得ヘシ(第五五條)然レトモ第五百四十四條ニ於テ異議ヲ許スヲ以テ利害關係人



ハ何シノ方法ニ依ルモ選擇ニ從ヒ不服ヲ申立ツルヲ得ヘシト謂フニ在リ  
 右二説ハ何レモ賛成スル能ハス民事訴訟法ノ原則トシテ裁判ニ對シ當事者ニ  
 二様ノ不服申立ヲ許ササルモノトス蓋シ裁判ノ變更ヲ求メントスルニハ一個  
 ノ救濟方法ヲ以テ足ルモノナレハナリ故ニ第二説ハ法文ノ字句ニ拘泥シテ法  
 理ヲ無視シタル解釋ナリ又第一説モ解釋ヲ誤レルモノナリ第五百五十八條ハ  
 一般的ノ規定ナリ裁判ノ内容如何ヲ問ハス即時抗告ヲ以テ不服ヲ申立ツルコ  
 トヲ得ヘキコトヲ規定シタルモノナリ然ルニ第五百四十四條ハ強制執行ノ方  
 法ト規定セルヲ以テ制限的ノ規定ト解スヘキモノナレハナリ右ノ如クナルヲ  
 以テ執行裁判所ノ裁判ト雖モ強制執行ノ方法ニ屬スルモノニ付テハ異議ニ因  
 リテノミ不服ヲ申立ツルヲ得ヘク異議ニ付キ爲シタル裁判ニ不服ナル者ハ第  
 五百五十八條ニ因リ即時抗告ヲ申立ツルヲ得ヘキモノトス  
 右ノ外執達吏カ執行委任ヲ受クルコトヲ拒ミ又ハ委任ニ從ヒ執行行爲ヲ實施  
 スルコトヲ拒ミタルトキハ債權者ハ執行裁判所ニ不服ヲ申立ツルヲ得ヘク又  
 執達吏ノ計算セシ手数料ニ付キ異議アリタルトキハ債權者若クハ債務者ハ執

行裁判所ニ對シテ不服ヲ主張スルヲ得ヘシ(第五四四條第二項)

### 第三節 請求ニ關スル債務者ノ異議

債務者ハ強制執行ノ基本タル債務名義ヲ排除スルコトニ依リテ強制執行ヲ避  
 クルコトヲ得即チ強制執行ノ基本タル債務名義ヲ取消サルトキハ已ニ執行  
 ヲ開始シタルト否トヲ問ハス強制執行ヲ止メシムルコトヲ得ヘシ此目的ヲ達  
 スル手段トシテハ既ニ成立シタル執行シ得ヘキ裁判即チ債務名義ヲ同一訴訟  
 手續ニ於テ取消スコトヲ求ムル申立ヲ爲スコトヲ得ヘク即チ假執行ノ宣言ヲ  
 付セラレタル下級審ノ判決ヲ上訴ニ依テ廢棄スル上級審ノ判決ヲ求ムルコト  
 ヲ得ルカ如キ又證書訴訟手續ニ於テ言渡サレタル留保判決ヲ其後ノ手續ニ於  
 テ廢棄スル判決ヲ求ムルコトヲ得ルカ如キ是ナリ又確定判決ヲ得タル請求ニ  
 付テモ再審ノ訴ヲ提起シテ之ニ因テ確定判決ノ取消ヲ求ムルコトヲ得ヘシ右  
 等債務名義ノ取消ハ執行ニ付テ債務者ヲ保護スル手段ナリト雖モ右等ノ方法  
 ツミヲ以テハ債務者保護ノ道ヲ全フスルヲ得ス如何トナレハ債務名義カ確定



的ニ成立シタル後ニ於テ債務名義ノ内容タル請求権カ或原因ニ因リ消滅シ若クハ請求權ノ實行ヲ妨クル事情ヲ生スルコトアレハナリ是ニ於テカ已ニ爭ナク成立シタル債務名義カ其後ニ至リ當事者間ノ事情ニ適合セス隨テ執行ヲ許スニ適セサルニ至リタル場合ニ於ケル保護トシテ特種ノ手段ヲ認メタリ請求ニ關スル異議ノ訴是ナリ前述セル假執行宣言ノ取消並ニ再審ノ手續等ハ已ニ存在セル債務名義ニ付キ或訴訟上ノ欠缺ヲ主張シテ其不當ヲ責メ或ハ實體法上ニ於ケル不當ノ理由ヲ主張スルモノナリト雖モ茲ニ請求ニ關スル異議トシテ認ムル手段ハ債務名義ノ成立ニ付テ欠缺ヲ主張スルニ非ス正當ニ成立シタル債務名義カ其成立後ノ原因ニ因リ執行ニ適セサルニ至リタル事情ヲ主張スルモノナリ而シテ此異議ノ主張ハ債務者カ原告トシテ債權者ニ對シ訴ノ方式ニ依テ爲スヘキモノトス

第一 請求ニ關スル債務者ノ異議ノ訴トハ債務名義ニ因リ確定シタル請求ニ付キ其債務名義成立以外ノ原因ニシテ強制執行ヲ排除スルニ足ルモノニ基キ強制執行ヲ許ササル旨ノ宣言ヲ求ムル訴ヲ謂フ(第五四條)故ニ異議ノ訴ハ債

務名義ノ内容タル請求自體ニ對スルコトヲ要シ且債務名義ヲ構成スル訴訟手續中ニ於テ債務者カ主張スルコトヲ得サル原因ニ基キ債務名義ニ於テ承認セラレタル請求權ノ不成立ヲ主張スルモノトス即チ左ノ如シ

(一) 判決其他ノ債務名義ニ因リ確定シタル請求ニ對スルコトヲ要ス 確定セサル請求ナルトキハ債務者ハ故障若クハ上訴ニ因リ其債務名義ヲ排除スルヲ得ヘケレハナリ

(二) 異議ノ原因カ債務名義ノ構成セラルル口頭辯論ノ終結後ニ發生シタルコトヲ要ス 即チ判決カ債務名義ナルトキハ其判決ニ接着スル口頭辯論終結後ニ異議ノ原因ノ發生シタルコトヲ要ス但其判決カ欠席判決ナルトキハ辯論終結後ノ原因ト雖モ若シ故障ヲ以テ不服ヲ主張シ得ルモノナルトキハ之ヲ許サス(第五四條第二項)口頭辯論終結ニ至ル迄ハ各當事者ハ攻撃若クハ防禦ノ方法ヲ提出スルコトヲ得ルハ第二百九條ニ規定セルヲ以テ其辯論終結前ニ主張シ得ヘカリシ原因ハ若シ辯論ニ於テ主張セサリシトキハ之ヲ拋棄シタルモノト看做スヲ妨ケス是レ辯論終結後ノ原因ヲ必要トシ



タル所以ナリ又故障ヲ申立ツルコトヲ得ヘキ關席判決ニ付テハ故障申立ヲ爲ストキハ其審級ニ於テ更ニ無條件的ニ審理セラレルモノナレハ特ニ故障ニ依テ主張スルコトヲ得サル場合ニ限リテ異議ノ理由トスルコトヲ許シタル所以ナリ訴訟カ上告審ニ繫屬シ上告裁判所ノ判決ニ因テ執行シ得ヘキ判決カ確定スルニ至リタルトキハ異議ノ原因カ控訴審ノ判決ニ接シテ着スル口頭辯論ノ終結後ニ發生シタルコトヲ以テ足ル如何トナレハ上告裁判所ニ於テハ新事實ノ提出ヲ許ササルヲ以テナリ判決以外ノ債務名義ニ付テハ抗告ヲ以テノミ不服ヲ申立ツルコトヲ得ル裁判ニ付テハ其裁判ノ成立以後ニ異議ノ原因ノ發生シタルコトヲ要シ執行命令ハ之ヲ發シタル後和解調書ハ和解ノ整ヒタル後ニ異議ノ原因ノ發生シタルコトヲ必要トス公證人ノ公正證書カ債務名義タルトキハ斯ノ如キ制限ナシ(第五六二條第三項)公正證書ニ制限ナキハ裁判所ノ行爲即チ私權ノ存否ヲ確定スル手續ニ因リテ作成セラレタル債務名義ニ非サレハナリ

(三) 異議ノ原因ハ實體法上ノ理由ニ基カサル可カラス 例ヘハ債務ノ履行

又ハ免除更改等請求權ヲ消滅セシムヘキ原因若クハ債權者カ請求權ノ實行ニ付テ延期ヲ爲シタル如キ請求權實行停止ノ原因ヲ主張スルコトヲ要ス

(四) 數個ノ異議アルトキハ同時ニ主張スルコトヲ要ス 債務者カ數個ノ異議ノ原因ヲ有スルニ拘ハラス一個ノミヲ主張シ其理由ノ採用セラレサリシトキ更ニ他ノ異議ヲ主張スルカ如キハ徒ニ債權者ノ執行行爲ヲ遅延セシムルニ過キサレハ數個ノ異議ハ同時ニ主張スルコトヲ要セリ故ニ債務者カ數個ノ異議ノ原因ヲ有スルニ拘ハラス其一個ノミヲ主張シタルトキ若シ其異議カ採用セラレサリシトキハ他ノ異議ハ之ヲ主張スル權利ヲ失フモノトス執行文付與ニ對スル異議ニ付テノ説明ヲ參照スヘシ

第二 請求ニ關スル債務者ノ異議ノ訴ハ其提起ノ要件并ニ效力ハ他ノ一般ノ訴ト異ナルコトナシト雖モ其目的ハ強制執行ノ取消ニアルヲ以テ普通ノ訴トハ次ニ述フル點ニ於テ差異アリ

(一) 異議ノ訴ハ債務名義ノ基本タル訴ノ第一審ノ受訴裁判所ニ提起スルコ

第八編 強制執行 第六章 強制執行ニ對スル保護ノ條件 第三節 請求ニ 一〇四五  
關スル債務者ノ異議



トヲ要ス(第五四項)事物及ヒ土地ノ管轄ニ付キ執行セラルヘキ裁判カ上級裁判所ニ於テ言渡サレタルト否トヲ問ハス常ニ本訴ニ付テノ第一審ノ受訴裁判所ノ專屬管轄トス(第五六條)債務名義カ確定判決ナルト若クハ其他ノ裁判ナルトヲ問ハス其裁判ノ成立シタル第一審裁判所ノ管轄ニ屬ス唯執行命令ハ其命令ヲ發シタル區裁判所ノ管轄ナリト雖モ其訴訟物ノ價額カ區裁判所ニ屬セサルトキハ執行命令ヲ發シタル區裁判所ノ上級地方裁判所之ヲ管轄シ(第五六條)公證人ノ作成シタル公正證書ニ付テハ債務者ノ普通裁判籍若クハ第十七條ノ裁判籍アル地ノ裁判所ノ管轄トス(第五六條)和解調書ニ付テハ和解ノ成立シタル裁判所之ヲ管轄ス(第五五九條)

(二) 異議ノ訴ハ強制執行ノ開始後ニ提起スルコトヲ得ヘキハ學說ノ一致スル處ナリ唯債務名義ノ成立後強制執行手續ノ開始前ニ提起スルコトヲ得ルヤニ付テハ學說岐ルト雖モ異議ノ訴ハ強制執行ノ排除ヲ目的トスルモノニシテ即チ開始セラレタル執行ノ結果ヲ除却スルコトヲ目的トスルモノナレハ開始以前ニ於テハ此訴ヲ許スヘキニ非ス執行開始後ニ限り債務

者ハ執行ヲ許サストノ宣言ヲ求メテ其判決ニ因リ將來ノ執行行為ヲ停止シ且己ニ爲シタル執行處分ノ取消ヲ求ムルコトヲ得ヘシ(第五〇條)強制執行ノ終了シタル後ニ在テハ異議ノ訴ハ之ヲ許サス如何トナレハ執行排除ノ目的ヲ失フモノナレハナリ

(三) 異議ノ訴ノ訴訟物ハ債務名義ノ内容タル請求權ナリ故ニ異議ノ訴ノ進行中ニ強制執行ノ手續完結シテ異議ノ目的ヲ達スル能ハサルニ至リタルトキハ第九十六條第三號ニ依テ最初求メタル物ニ代ヘ損害賠償ヲ求ムルコトヲ得ヘシ又債務者ハ異議ノ訴ヲ起サスシテ執行完結ニ至リタルトキハ民法ノ規定ニ從テ損害賠償ヲ請求スルコトヲ得可キハ當然ナリ故ニ強制執行カ不當ナリシ場合ニ債務者カ其救済ヲ求ムル手段ヲ異議ノ訴ニ限定シタルニアラスト雖モ執行完結以前ニ在テ執行ヲ避ケシムルカ爲メ異議ノ訴ヲ認メタルモノトス而シテ異議ノ訴ノ訴訟物ハ債務名義ニ表示セラレタル請求權ナリト雖モ異議ノ訴ハ其請求權ニ基キ強制執行ヲ許ササル旨ノ宣言即チ強制執行ヲ爲ス實體上ノ請求權ナキコトノ確定ヲ求ム



ル訴即チ消極的確定ノ訴ナリトス

以上説明シタル異議ノ訴ノ提起ニ因リ執行手續ハ進行ヲ止ムルモノニアラス  
(第五七四項)唯債務者ノ申請ニ因テ執行ノ停止ヲ命スル裁判ヲ求ムルコトヲ得ヘ  
シ即チ異議ノ訴ニ付テノ受訴裁判所ハ債務者カ異議ノ爲メ主張シタル狀況カ  
法律上理由アリト見ヘ且債務者ノ主張事實ニ付テ證明アリタルトキハ異議ノ  
訴ニ付テ爲スヘキ判決ニ於テ更ニ他ノ命令(第五四八條)ヲ發スルコトヲ條件トシテ  
異議ノ訴ノ判決言渡ニ至ルマテ次ノ處分ヲ爲スコトヲ得ヘシ

(一) 債務者ニ保證ヲ立テシメ若クハ之ヲ立テシメスシテ債權者ニ強制執行ヲ  
停止スヘキコトヲ命スルコト

(二) 債權者ニ保證ヲ立テシメテ強制執行ヲ續行スルコトヲ命スルコト

(三) 債務者ニ保證ヲ立テシメテ已ニ爲シタル執行處分ノ取消ヲ命スルコト

右三ノ方法ニ依テ執行ノ停止若クハ取消ヲ命スルヲ得ヘク其手續ハ債務者ノ  
申請ニ因テ受訴裁判所ノ口頭辯論ヲ經スシテ之ヲ爲シ又急迫ナル場合ニハ受  
訴裁判所ノ裁判長其裁判ヲ爲スコトヲ得ヘシ又急迫ナル場合ニハ執行裁判所

モ此裁判ヲ爲スヲ得ヘシ但執行裁判所ハ受訴裁判所ノ裁判ヲ債務者ニ求メシ  
ムル爲メ相當ノ期間ヲ定ムヘシ若シ期間ヲ徒過シタルトキハ債權者ノ申立ニ  
因テ強制執行ヲ續行スルコトヲ得ルモノトス(第五四七條第  
一項第四項第)

右執行停止若クハ執行處分ヲ取消スヘキ裁判ヲ爲シタルトキハ受訴裁判所ハ  
異議ノ訴ニ付テ裁判スル判決ニ於テ右ノ命令ヲ取消變更認可スルコトヲ得ヘ  
ク又前ノ命令ヲ發セサルトキハ裁判所ハ異議ノ訴ノ判決ニ於テ新タニ其命令  
ヲ發スルコトヲ得ヘシ而シテ此等ノ命令ニ付テハ職權ヲ以テ假執行ノ宣言ヲ  
ナスヘキナリ(第五四八條)若シ異議ノ訴ノ判決ニ於テ右ノ命令ヲ發セサルトキハ  
ニ爲シタル命令ハ其判決ノ確定ニ至ル迄効力ヲ有スルモノトス

### 第四節 執行ノ目的物ニ關スル第三者ノ 異議

債務名義ノ効力ハ之ニ表示セラレタル債務者ニ對シテノミ効力ヲ有ス故ニ債  
務名義ニ表示セラレタル債務者ノ財産ニ對シテノミ強制執行ヲ實行スルコト

第八編 強制執行 第六章 強制執行ニ對スル保護ノ條件 第四節 執行ノ  
目的物ニ關スル第三者ノ異議 一〇四九



ヲ得ヘシ然ルニ債權者又ハ執行機關ノ故意若クハ過失ニ因リ第三者ノ財産ニ對シテ執行ヲ實施スルトキハ第三者ハ權利ノ侵害ヲ受クヘキヲ以テ第三者ヲ保護スル爲メ執行ニ關シ異議ヲ主張スルコトヲ許ス執行ノ目的物ニ關スル第三者ノ異議是ナリ一ニ之ヲ執行參加ト謂フ

第一 執行ノ目的物ニ關スル第三者ノ異議トハ強制執行ノ目的物ニ關シ讓渡若クハ引渡ヲ妨クル權利ヲ有スル第三者カ其目的物ニ付キ強制執行ヲ許サル旨ノ宣言ヲ求ムル訴ナリ(第五四條) 第三者トハ債權者若クハ債務者ニ非サル者ヲ謂ヒ讓渡若クハ引渡ヲ妨クル權利ハ物權ナルト債權ナルトヲ問ハサルナリ此訴ハ執行ノ目的物ニ付キ實體上ノ權利ヲ主張スル訴ニシテ其訴訟物ハ讓渡若クハ引渡ヲ妨クルコトヲ得ル權利ナリ其權利ノ存在ヲ確定シ強制執行ヲ許サル旨ノ宣言ヲ求ムルモノナレハ積極的確定ノ訴ナリトス

第二 異議ノ訴ニ於テハ債權者ヲ被告ト爲ササルヘカラス若シ債務者カ第三者ノ異議ヲ正當ト爲ササルトキハ債權者及ヒ債務者ヲ共同被告ト爲スヘキナリ然レトモ債務者ヲ共同被告ト爲スコトハ訴ノ要件ニ非サルヲ以テ債權

者ノミヲ被告トセル訴ヲ不適法ト爲スヲ得ス若シ債務者ヲ共同被告トスルトキハ各被告ニ對シ執行ノ目的物ニ付キ讓渡若クハ引渡ヲ妨クル權利ノ存在ヲ主張スルモノナレハ訴訟ニ係ル法律關係ハ常ニ合一ニ確定スヘキ性質ヲ有スルヲ以テ第五十條ノ適用アルモノトス

第三 異議ノ訴ハ強制執行ノ開始後完結前ニ限り提起スルコトヲ得ヘク異議ノ訴カ適法ニ繫屬シタル後其訴訟進行中執行完結ニ至リタルトキハ原告ハ第九十六條第三號ニ依リ賠償ノ請求ニ變更スルヲ得ヘシ如何トナレハ異議ノ訴ノ訴訟物ハ執行ノ目的物ニ付キ讓渡若クハ引渡ヲ妨クル權利ナルヲ以テ之ヲ賠償ノ請求ニ變更シ得ヘキヤ當然ナリ賠償請求ニ變更シタルトキモ債權者及ヒ債務者カ共同被告ナルトキハ債權者ニ對シテハ賠償ノ履行ヲ求メ債務者ニ對シテハ賠償請求權ノ確定ヲ求ムル性質ヲ有スルヲ以テ亦第五十條ノ適用アリトス

第四 異議ノ訴ノ管轄裁判所ハ原則トシテハ執行裁判所トス然レトモ訴訟物カ區裁判所ノ管轄ニ屬セザルトキハ執行裁判所ノ所在地ヲ管轄スル地方裁

第八編 強制執行 第六章 強制執行ニ對スル保護ノ條件 第四節 執行ノ目的物ニ關スル第三者ノ異議 一〇五一



判所ノ管轄トス(第五四九條第三項)

第五 異議ノ訴ノ提起ニ因リ強制執行ヲ停止スヘキニ非ス債務者ノ異議ノ訴ニ付テ説明セル處ト同ク強制執行ノ停止及ヒ取消ニ付キ特別ノ裁判ヲ爲スコトヲ得ヘシ但執行處分ノ取消ヲ命スルニハ保證ヲ立テシメスシテ之ヲ爲スコトヲ得又異議ノ訴ノ判決ニ於テ新タニ執行ノ停止若クハ執行處分ノ取消ニ關スル命令ヲ發スルコトヲ得ヘシ(第五四九條第四項第五四八條)

### 第五節 執行ノ停止及ヒ制限

強制執行ハ執行裁判所ノ行爲ニ屬スルト又執達吏ノ行爲ニ屬スルトヲ問ハス債權者カ執行力アル正本ニ因テ執行機關ニ適法ニ申立ヲ爲ストキハ執行機關ハ執行手續ヲ開始シ一タヒ手續ヲ開始シタルトキハ法律ノ規定ニ從テ手續ヲ進行スヘク假令債務者若クハ第三者カ異議ノ申立ヲ爲シ又異議ノ訴ヲ起スモ之カ爲メ手續ヲ中止セサルヲ原則トス然レトモ強制執行ノ性質タル債權者ノ私權實行ヲ保護スルモノナレバ法律ノ規定ヲ俟タス債權者ハ執行手續ノ取下

中止若クハ一部ノ中止即チ制限ヲ求ムルコトヲ得ヘシ又債務者カ執行手續ノ開始後破産ノ宣告ヲ受ケタルトキハ強制執行ノ手續ハ中止セラレ財産ハ破産財團ニ編入セラレヘキモノナリ(舊商法第九八七條)故ニ債權者ヨリ執行ノ中止制限若クハ取下ノ申立ナク又ハ債務者ノ破産ノ場合ヲ除キ執行手續ハ常ニ進行スヘキモノトス然レトモ法律ハ債務者若クハ第三者保護ノ爲メ強制執行ノ實施ヲ停止シ若クハ制限スヘキコトヲ規定セリ前ニ述ヘタル如ク債務者若クハ第三者ノ異議ニ因リ執行力アル正本ノ效力ヲ失ハシメ若クハ強制執行ノ排除ヲ許スヲ以テ開始シタル執行手續ノ停止若クハ制限ヲ許ササレハ債務者若クハ第三者ヲ保護スルノ途ヲ完フスルモノニ非サレハナリ

停止トハ執行手續ノ全部ヲ停止スルコトヲ謂ヒ制限トハ一部ノ停止ヲ謂フ又停止ニハ二ノ場合アリ已ニ爲シタル執行處分ノ效力ヲ保存シテ將來ノ執行ヲ取消スモノト將來ノ執行ヲ停止スルト同時ニ已ニ爲シタル執行處分ノ全部ヲ取消スモノト是ナリ後ノ場合ニ於テハ執行行爲ハ全ク終了ヲ告クルモノニシテ更ニ執行ヲ爲スニハ新手續ヲ開始スヘキモノナリ停止及ヒ制限ノ場合ハ

第八編 強制執行 第六卷 強制執行ニ對スル保護ノ條件 第五節 執行ノ停止及ヒ制限 一〇五三



第五百五十條ニ之ヲ規定ス而シテ停止及ヒ制限ヲ爲スニハ法定ノ書面ヲ執行機關ニ提出スルコトヲ必要トス是レ執行ノ開始ニ書面ヲ必要トスルト同ク執行機關ニ其審査ヲ容易ナラシムル目的ニ出ツ執行機關ハ實體上ノ判斷ヲ爲スモノニ非ス只提出シタル書面カ法定ノ方式ヲ備ヘタルヤ否ヤヲ審査スルノ職權ノミヲ有シ適法ノモノナルトキハ之ニ從テ其處分ヲ爲スヘキモノトス左ニ之ヲ説明スヘシ

債務者又ハ第三者カ左ノ書面ヲ執行機關ニ提出シタルトキハ執行機關ハ之カ執行行為ヲ停止若クハ制限セサルヘカラス(第五五〇條)

第一 執行スヘキ判決若クハ其假執行ヲ取消ス旨又ハ強制執行ヲ許サスト宣言シ若クハ其停止ヲ命シタル旨ヲ記載シタル執行力アル裁判ノ正本 其場合ヲ分説スレハ左ノ如シ

- (一) 執行スヘキ判決ヲ取消ス旨ノ裁判 執行スヘキ判決トハ確定判決若クハ假執行ノ宣言ヲ付シタル判決ヲ謂フ確定判決ハ再審ノ訴ノ判決ニ因テ取消サルルコトアルヘク假執行ノ宣言ヲ付シタル判決ヲ取消ス場合ハ故

障又ハ上訴ニ因テ判決ヲ取消ス場合ヲ謂フ中間判決ニ假執行ノ宣言ヲ付シタル場合即チ留保判決カ取消サレタルトキモ之ニ包含スルモノトス

- (二) 假執行宣言ノミヲ取消ス旨ノ裁判 本案ノ裁判ヲ廢棄若クハ變更セスシテ故障若クハ上訴ニ因テ單ニ假執行ノ宣言ノミヲ取消シタル場合ヲ謂フ故ニ第五百十條、第五百十一條ノ規定ニ依テ上訴審ニ於テ假執行ノ點ノミニ付キ裁判シタル場合ニ生スルモノナリ

- (三) 強制執行ヲ許サスト宣言シ若クハ其停止ヲ命シタル裁判 強制執行ヲ許サスト宣言シタル裁判トハ第五百二十二條第一項、第五百四十五條、第五百四十六條、第五百四十九條ノ異議カ理由アル場合ニ爲ス裁判ヲ謂ヒ強制執行ノ停止ヲ命シタル裁判トハ第五百四十八條、第五百四十九條末項ノ規定ニ因リテ爲ス裁判ヲ謂フ

以上三ノ場合ニ於テ其裁判ノ執行力アル正本ヲ債務者若クハ第三者カ執行機關ニ提出シタルトキハ執行機關ハ其執行ヲ停止セサルヘカラス

第二 執行又ハ執行處分ノ一時停止ヲ命シタル旨ヲ記載シタル裁判ノ正本



其場合ヲ分説スレハ左ノ如シ

(一) 確定ノ終局判決ニ對シ再審ノ訴ノ提起アリテ確定判決ニ基ク強制執行ヲ停止ノ申請アリタルトキ裁判所カ第五百條ニ依テ執行ノ停止ヲ命シタル裁判

(二) 假執行ノ宣言アリタル判決ニ對シテ故障若クハ上訴ノ提起アリ申請ニ基キ裁判所カ執行ノ停止ヲ第五百十二條及ヒ第五百條ニ依テ命シタル裁判

(三) 執行文付與ニ對スル異議ノ申立アリテ裁判長カ第五百二十二條第二項ノ規定ニ依リ強制執行ノ一時停止ヲ命シタル裁判

(四) 執行ニ關スル方法若クハ執達吏ノ手續ニ對シテ異議ノ申立アリタルトキ裁判所カ第五百四十四條第一項ノ規定ニ依リ執行ノ停止ヲ命シタル裁判

(五) 執行ニ關スル異議ノ訴ヲ起シ債務者若クハ第三者タル異議ノ訴ノ原告カ第五百四十七條ノ規定ニ從テ執行ノ停止ヲ申請シ裁判所カ其停止ヲ命

シタル裁判

以上ノ裁判ノ正本ヲ執行機關ニ提出シタルトキハ執行機關ハ其強制執行ヲ停止若クハ制限スヘキモノトス此裁判ハ第一ノモノト異ナリ執行力アル裁判ノ正本タルコトヲ要セス此等ノ裁判ハ判決ニ非ス決定若クハ命令ナルヲ以テ其裁判ノ正本ヲ提出スルヲ以テ足レリトス

第三 執行ヲ免ルル爲メ保證ヲ立テ又ハ供託ヲ爲シタル旨ヲ記載シタル公正ノ證明書 此場合ハ第五百五條ノ規定ニ依テ債務者カ保證ヲ立テテ執行ヲ免ルルコトヲ得ヘキ條件附宣言ヲ得タルトキ其強制執行ノ後債務者カ執行ヲ免ルル爲メ保證ヲ立テ又ハ供託ヲ爲シタルトキ其公正ノ證明書ヲ提出シタルトキヲ謂フ證明書トハ供託法ニ所謂供託證書若クハ第五百十三條ノ規定ニ依ル裁判所書記ノ證明書ヲ謂フ

第四 執行スヘキ判決アリタル後債權者カ辨濟ヲ受ケ又ハ其債務履行ノ猶豫ヲ承諾シタル旨ヲ記載シタル證書 債權者カ債務ノ辨濟ヲ得タルトキハ更ニ執行ヲ爲サシムルノ必要ナキヲ以テ之カ證明書ヲ提出シタルトキハ其執



行ヲ停止スヘキハ説明ヲ要セス又債務履行ノ猶豫ヲ承諾シタル旨ノ證明書ヲ提出シタルトキハ其猶豫ノ期間内執行ヲ停止スヘキナリ此證明書ハ公正證書ナルト私署證書ナルトヲ問ハス執行機關ニ於テ辨濟若クハ履行猶豫ノ事實ヲ認定シ得ヘキ證書ヲ以テ足レリトス

以上第一乃至第四ノ場合ニ於テ強制執行ヲ停止若クハ制限スヘキモノナリト雖モ其強制執行ノ停止若クハ制限ニ付テ終局的ノモノト一時的ノモノトノ二者アリ

第一及ヒ第三ノ場合ニ於テハ將來ノ強制執行ヲ停止スルノミナラス已ニ爲シタル執行處分ヲモ全然之ヲ取消スヘク即チ終局的ノモノニシテ已ニ執行機關カ着手シタル執行行爲ヲ全然取消シ債務者ノ財産ヲ解放シ且將來ニ於テモ強制執行ヲ爲スコトヲ許ササルモノナリ終局的ノ停止ヲ認メタル理由ハ假執行ノ宣言又ハ確定判決ヲ取消サレタルトキハ債權者ハ其判決ニ基ク強制執行ヲ爲スノ權利ヲ喪失シタルモノナレハナリ第三ノ場合ニ於テ終局的ノ停止ヲ認メタル理由ハ執行ヲ停止スル爲メ債務者カ供託ヲ爲シ若クハ保證ヲ立ツルトキ

ハ債權者カ強制執行ヲ爲ササルモ損害ヲ被ル理由ナケレハナリ如何トナレハ若シ債務者ノ申立カ理由ナキトキハ立テタル保證ニ因テ債權者ハ辨濟ヲ受クルヲ得ヘキヲ以テナリ

第二ノ場合ニ於テハ裁判所ハ既往ノ執行行爲ノ取消ヲ命シタル裁判ナルコトアルヘク或ハ將來ノ執行行爲ノ停止ノミヲ命シタル裁判ナルコトアルヘシ既往ノ執行行爲ノ取消ヲ命シタルトキハ將來ノ執行停止ノ效力ヲ生スルト同時に已ニ爲シタル執行處分ヲ取消スヘキモノトス若シ將來ノ停止ノミヲ命シタル場合ニハ已ニ爲シタル執行處分ハ之ヲ保存スヘキモノナリ故ニ或ハ終局的ノ停止ト爲リ或ハ一時的ノ停止タルコトアルヘキナリ

第四ノ場合ニ於テハ已ニ爲シタル執行處分ハ一時之ヲ保存シ置カサルヘカラズ本來債務名義成立後債權者カ辨濟ヲ受ケタルトキハ強制執行ヲ實施スル權利ナキヲ以テ已ニ爲シタル執行行爲モ全然之ヲ取消スヲ正當トスト雖モ若シ辨濟アリタルニ拘ハラズ債權者カ執行ヲ爲ストキハ債務者ハ請求ニ關スル異議ノ訴ヲ起シテ其執行ノ不當ヲ主張スヘキモノトス故ニ辨濟ヲ記載シタル證



書ノ提出アルモ債権者ノ強制執行権ノ有無ハ異議ノ訴ノ判決確定スル迄ハ未  
決ノ状態ニアルモノナレハ債務辨濟ノ證書提出ノミヲ以テ既往ノ執行行為ヲ  
取消サシムルハ或ハ債権者ノ權利ニ損害ヲ及オス虞アレハナリ義務履行ノ猶  
豫ヲ承諾シタル場合ニ於テハ更ニ債権者ノ申立アルマテ執行ヲ停止スヘキモ  
ノトス

以上説明シタル執行行為ノ停止及ヒ制限ハ判決以外ノ債務名義即チ第五百五  
十九條ノ債務名義ニモアルモノトス(第五五九條 第五六〇條)

強制執行ノ手續ハ假處分ノ命令ヲ以テ停止若クハ制限スルコトヲ得ルヤノ問  
題アリ獨逸ノ學者間ニ於テモ其說岐ル假處分ハ本案ノ訴ノ判決執行保全ノ爲  
メニ金錢ニ代ユルコトヲ得サル特定物給付ノ債權若クハ係争法律關係ニ付テ  
假ノ地位ヲ定ムル爲メニ裁判所カ必要ナル處分ヲ命スヘキモノナレハ執行ノ  
停止ヲモ命スルコトヲ得ト言フ說アリ然レトモ強制執行ノ停止ニ付テハ第五  
百五十條ノ規定アルヲ以テ該條以外ニ停止ヲ許スヘキニ非ス法律カ停止ノ場  
合ヲ制限的ニ規定シタルモノト解釋スルヲ正當トス或ハ曰ハン假處分ニ因リ

強制執行ノ停止ヲ命シタル裁判ハ第五百五十條第二號ニ該當スル裁判ナルヲ  
以テ之ヲ執行機關ニ提出スルトキハ執行機關ハ執行ヲ停止セサルヘカラスト  
然レトモ第五百五十條第二號ハ強制執行停止ニ付テノ命令ヲ發スヘキ場合即  
チ第五百條第五百十二條第五百二十二條第五百四十七條等ノ場合ニ付キ規定  
シタル立法上ノ旨趣ナルノミナラス強制執行ノ排除ヲ求メントスルニハ第五  
百條第五百十二條其他執行ニ關スル異議ノ方法ニ因リテ主張スル以外ニ於テ  
其必要ヲ生セサルヘシ強制執行ニアラサル競賣法ニ依ル競賣手續ハ假處分ヲ  
以テ停止スルコトヲ得ヘシ競賣法ニハ同法第十七條以下ニ於テ動産ノ競賣ニ  
付キ手續ヲ停止スヘキ場合ヲ規定スルヲ以テ動産ノ競賣手續停止ハ同條ニ因  
ルモノナリト雖モ不動産及ヒ船舶ノ競賣ニ付テハ之カ停止ニ關スル規定ナシ  
然レトモ競賣手續モ補助的職權行動ナレハ本編第二章ノ處分權主義ノ原則ハ  
之ヲ認ムヘク故ニ債権者ノ申請アルトキハ之ヲ停止スヘキハ當然ナリ債務者  
若クハ第三者ヨリ競賣異議ヲ主張シタルトキハ此等ノ者ハ第七百三十六條ノ  
規定ニ準據シ債権者ヲ相手方トシ債権者ハ執行機關ニ對シテ異議ノ裁判ノ確



定スルニ至ル迄競賣手續ノ停止ヲ申請スヘシトノ旨趣ノ假處分命令ヲ得テ其命令ヲ債務者若クハ第三者カ執行機關ニ提出スルトキハ第七百三十六條ニ因リ債權者カ停止ヲ申請シタルト同一ノ効力ヲ生スヘキヲ以テ執行機關ハ手續ヲ停止スルヲ得サルニ至ルヘキナリ

以上強制執行ノ停止及ヒ制限ヲ強制執行ニ對スル保護ノ條件トシテ説明シタル所以ハ執行機關カ執行ニ着手セントスル際若クハ執行着手後ニ於テ債務者若クハ第三者ヨリ執行停止又ハ制限ヲ命シタル書面ヲ提出シテ執行ノ停止若クハ制限ヲ許シタルハ債務者若クハ第三者ノ權利ヲ保護スルニ外ナラサレハナリ

## 第七章 強制執行ノ行爲

強制執行ノ行爲ハ直接強制ト間接強制トノ二アリ直接強制トハ債權者ノ權利ニ適シタル状態ヲ裁判權ノ作用ニ因リ發生セシムル行爲ヲ謂フ例ヘハ債務者ノ所持スル債務ノ給付ノ目的物ヲ執達吏カ取上ケ之ヲ債權者ニ引渡スカ如キ

又金錢債權ノ満足ヲ得セシムル爲メ債務者ノ財産ヲ賣却シテ其代金ヲ債權者ニ交付スルカ如キ是ナリ間接強制トハ債務者ニ其意思ヲ以テ權利ノ實行ニ必要ナル給付ヲ爲サシメンカ爲メ債務者ニ不利益ヲ加フル行爲ヲ謂フ例ヘハ債務者カ任意ニ債務ノ履行ヲ爲ササルトキハ或ハ債務者ノ身體ヲ拘束シ又ハ罰金ヲ科シ債務者自ラヲシテ給付ノ行爲ヲ爲サシムルコトヲ強制スルモノナリ間接強制ハ古代ノ法律ニ於テハ主トシテ用キラレタル執行行爲ナリト雖モ文化ノ進歩ニ伴ヒ此手段ハ其效果薄弱ニシテ債權者ニ充分ノ満足ヲ與フル能ハス或ハ其執行カ目的ノ範圍外ニ渉ルノ嫌アルヲ以テ現今ノ法制ニ於テハ例外トシテ最モ僅少ノ場合ニ之ヲ認メタリ(獨民法第八八八條、第九〇條參照)我現行法ニ於テハ間接強制ノ行爲ヲ認メス而シテ我現行法直接強制ノ方法ハ左ノ如ク區別スルヲ得ヘシ

第一 金錢給付ヲ目的トスル債權ノ執行 金錢請求權ノ執行ニ付テハ國家ノ權力ヲ以テ債務者ノ金錢若クハ財産ヲ差押へ債權額ニ充ツル迄之ヲ金錢ニ換價シ賣得金ヲ以テ債權者ノ權利ヲ満足セシメ又ハ債務者ノ財産ヲ債權者



ニ取得セシメテ金銭債権ノ満足ヲ得セシムルカ如キ若クハ債務者ノ財産ヨリ生スル果實ヲ債権者ニ取得セシメテ金銭債権ノ満足ヲ得セシムルカ如キ是ナリ有體動産債権、不動産、船舶ニ對スル強制執行ニシテ第五百六十四條乃至第七百二十九條ニ規定スル處是ナリ

第二 物ノ引渡ヲ目的トスル債権ノ執行 此債権ニ付テハ執行機關カ債務者又ハ第三者ノ抵抗ヲ排斥シテ債務者ノ占有スル債権ノ目的タル動産若クハ不動産ヲ引揚ケテ之ヲ債権者ノ占有ニ移轉スル方法ナリ第七百三十條第七百三十一條第七百三十二條ニ規定スル處即チ是ナリ

第三 債権者ノ權利ニ適シタル給付ヲ強制的ニ發生セシムルニアラサレトモ債務者ノ爲スヘキ行爲ヲ第三者ヲシテ債務者ニ代テ爲サシムルカ又ハ債務者ニ損害ヲ賠償セシムル方法アリ即チ第七百三十三條第七百三十四條ニ規定スル處ナリ

以上述ヘタル手段ニ依リ執行行爲ハ行ハルト雖モ其執行ヲ爲ス基本タル債権者ノ權利ハ金銭ノ支拂ヲ目的トスルモノト金銭ノ支拂ヲ目的トセサルモノト

ノ二種ニ區別スルヲ得ヘシ法律モ亦此二種ノ區別ニ基キ金銭支拂ヲ目的トスル執行ニ付テハ第五百六十四條乃至第七百二十九條ニ於テ之ヲ規定シ金銭ノ支拂ヲ目的トセサル執行ニ付テハ第七百三十條乃至第七百三十五條ニ於テ之ヲ規定セリ以下此區別ニ基キ執行行爲ヲ説明スヘシ

### 第一節 金銭債権ニ付テノ強制執行

金銭債権ニ付テノ強制執行トハ債務名義ノ内容カ金銭ノ支拂ヲ目的トスル請求ニ付テノ強制執行ヲ謂フ金銭債権トハ其通貨ノ種類ヲ特定セサル金銭ノ支拂ヲ目的トスルモノニシテ其支拂ニ付テハ明治三十年法律第十六號貨幣法ニ依ルヘキモノトス特種ノ通貨若クハ外國ノ貨幣ヲ給付ノ目的トスル債権ノ執行ハ所謂金銭債権ニ非スシテ物ノ引渡ニ付テノ執行即チ金銭ノ支拂ヲ目的トセサル強制執行ナリ故ニ本章ノ執行ハ内國ノ通貨ニシテ其通貨ヲ特定セサル場合ニノミ適用セラルヘキ執行行爲ナリ金銭ノ支拂ト其他ノ物權トニ付テ選擇債務ナルトキハ判決ヲ以テ其債務カ特定セラルルカ又ハ其他ノ債務名義若



クハ民法ノ規定ニ因テ選擇權アル當事者カ選擇ヲ爲シタル後ニ於テ金錢債權ノ執行ト爲ルヤ又ハ物ノ引渡ノ執行ニ屬スルヤヲ區別セサルヘカラス  
金錢ノ支拂ヲ目的トスル執行ノ目的物ハ債務者ノ有體動產、債權、不動產及ヒ船舶ナリ其目的物ニ從ヒ執行手續ヲ異ニス立木、竹林ノ換價ニ付テハ現行法上特別ノ規定ナキヲ以テ其請求權ノ内容ニ從ヒ有體動產、債權若クハ不動產ニ對スル執行手續ヲ準用セサルヘカラス

### 第一款 動產ニ對スル強制執行

#### 第一項 通則

##### 第一 動產ノ意義

強制執行ニ於テ動產トハ民法ト其意義ヲ異ニス即チ動產トハ船舶及ヒ不動產ニ對スル強制執行ノ目的物ト爲ラサル債務者ノ積極的財產ヲ謂フ土地及ヒ其定着物並ニ船舶ヲ除キタルモノハ總テ動產ナリ故ニ有體物、債權、土地ヨリ分離セル果實ノ如キ其他不動產上ノ權利ヲモ動產ト爲スコトアリ是レ執行行為ニ付キ有體物タル動產ニ付テノ規定ヲ設ケ之ト同一手續ニ依ラシム

ルノ便宜ニ出テタルモノナリ然レトモ金錢ノ支拂ヲ目的トスル債權ノ執行ハ債務者ノ財產ヲ差押ヘテ之ヲ競賣シ債務及ヒ其執行費用ヲ辨濟スルニ在ルヲ以テ差押ノ目的物ハ必、金錢ニ換價スルヲ得ヘク且他人ニ讓渡シ得ヘキモノナラサルヘカラス故ニ不融通物ハ茲ニ所謂動產ト稱スルコトヲ得サルモノトス

##### 第二 執行ノ方法

動產ニ對スル執行ノ方法ハ差押ヲ以テ之ヲ爲ス(第五六四項)差押トハ債權者ノ請求權ヲ保全スル爲メ執行ノ目的物ニ付キ債務者ノ處分權ヲ失ハシムル行爲ナリ而シテ其差押ハ執行力アル正本ニ掲ケタル請求權ヲ債權者ニ満足セシムル爲メ及ヒ強制執行ノ費用ヲ償フ爲メニ必要ナルモノ以外ニ及ホスヲ許ササルモノトス(第五六四項)請求ノ範圍以外ノ差押ハ債務者ニ損害ヲ與フルノミナラス債權者保護ニ必要ナラサルヲ以テ之ヲ禁止スル所以ナリ然レトモ範圍外ノ差押ハ當然無効ニ非ス其差押ノ不當ナルコトヲ理由トシテ債務者ハ第五百四十四條ニ從テ異議ノ申立ヲ爲シ其差押ノ效力ヲ失ハシムルコ



トヲ得ルニ過キス又差押ヘタル動産ヲ換價スルモ強制執行ノ費用ヲ償フテ  
剩餘ヲ得ルノ見込ナキトキハ強制執行ヲ爲スコトヲ許サス如何トナレハ若  
シ執行費用ヲ償フモ其殘額ナキトキハ債權者ハ強制執行ヲ爲スモ毫モ請求  
ノ辨濟ヲ受クルヲ得サルヲ以テ執行行爲ハ徒勞ニ歸スル結果ヲ生スヘケレ  
ハナリ(第五三六四項)

第三 差押ノ効力

差押カ適法ニ實行セラレタルトキハ債務者ハ其財産ニ付テ爾後處分權ヲ喪  
失ス假令其差押カ不法ナルトキト雖モ債務者若クハ其他利害關係人ノ異議  
ニ因テ差押カ取消ト爲ラサル間ハ其差押ハ有効トス而シテ差押ノ効力トシ  
テ債權者ノ方面ヨリ觀察スルトキハ二ノ立法主義アリ即チ左ノ如シ

- (一) 獨逸主義ハ第一ニ差押ヲ爲シタル債權者其差押物ニ付テ優先權ヲ取得  
シ第二第三ノ差押債權者ヲ排除スルモノトス故ニ此主義ニ依ル差押ハ債  
權者カ差押物ニ付テ物上擔保權ヲ有スルニ至ルモノトス
- (二) 佛蘭西主義ハ差押債權者ハ他ノ債權者ニ先チテ差押ヲ爲スモ其差押ハ

他ノ債權者ニ對シテ優先權ヲ得ス配當要求ヲ爲シタル債權者ト共ニ差押  
物ノ賣却代金ニ付キ平等ノ分配ヲ受クヘキモノトス

右ニ主義ハ利害相半ス債務者ノ財産ハ債權者ノ共同擔保ナリトノ原則ヨリ  
觀察スルトキハ佛蘭西主義ノ法制ハ適當ナリト雖モ債權者ハ自己ノ權利ヲ  
實行センカ爲メ他人ニ率先シテ差押ヲ爲シタルニ拘ハラス其債權者ヲ保護  
セスシテ權利ノ上ニ眠リタル他ノ債權者ヲ保護スル點ヨリ觀察スレハ獨逸  
主義ヲ正當ト爲スヘキカ如シ然レトモ現行法ニ於テハ佛蘭西主義ニ依リ差  
押質權主義ヲ認メス差押配當主義ヲ採用セリ

第四 差押ヲ爲スニ付テ差押ノ目的物ニ付キ第三者カ抵當權ノ如キ物上擔保  
權ヲ有スルモ差押ヲ妨クルコトヲ得サルモノトス蓋シ優先權ヲ有スル權利  
者ハ擔保物ヨリ債權ノ辨濟ヲ得尙ホ不足アラハ債務者ノ他ノ財産中ヨリ辨  
濟ヲ受クル權利ヲ有スレトモ若シ擔保物ニシテ剩餘アルトキハ其剩餘額ニ  
付キ他ノ無擔保債權者ノ權利ヲ満足セシムヘキモノナレハナリ然レトモ第  
三者カ擔保權ヲ實行シ其換價額ニ付キ剩餘ナキトキハ差押債權者ハ辨濟ヲ



受クル能ハサルヲ以テ差押ハ無用ニ終ルコトナキニ非サルモ之ヲ以テ第三者ハ差押ヲ拒ムコトヲ得サルナリ而シテ第三者ハ差押物ニ付キ優先辨濟ヲ受クル權利アルモノナレハ第五百四十九條ノ規定ニ從ヒ訴ヲ以テ賣得金ニ付キ優先辨濟ヲ求ムルコトヲ得ヘシ此場合ニ於テ第三者カ訴ヲ以テ主張シタル狀況カ法律上理由アリト見ヘ且事實上ノ點ニ付テ疏明アリタルトキハ第五百四十七條第五百四十八條ノ規定ヲ準用シ裁判所ハ賣得金ノ供託ヲ命スヘキモノトス

此訴ハ執行機關カ第三者ニ優先辨濟ヲ得セシムルコトヲ拒ミタル場合ノミナラス優先權ヲ主張スルニハ常ニ訴ヲ以テスヘキモノニシテ訴ヲ提起スルニハ第三者カ差押ノ目的物ニ付テ物上擔保權ヲ有スルコト及ヒ執行手續ノ完結セサルコトヲ要シ且其目的物ヲ第三者カ占有セサル場合ナルコトヲ要ス若シ其目的物ヲ第三者カ占有スルトキハ其物ノ差押ヲ拒ムコトヲ得ヘケレハナリ(第五五六七條)供託命令アリタルトキハ執達吏ハ賣得金ヲ供託スヘク隨テ執達吏カ賣得金ヲ受領スルモ債務辨濟ノ効力ヲ生セサルモノトス

此訴ハ第五百四十九條ノ如ク債權者ヲ被告トスヘク債務者カ優先權ヲ正當ト爲ササルトキハ共同被告ト爲スヘキナリ而シテ優先權ノ成立ノ確定ヲ求ムル訴ニシテ債權者債務者ヲ共同被告トスルトキハ係争法律關係カ合一ニ確定スヘキ必要的共同訴訟ナリトス其他第五百四十九條ノ說明ヲ参照スヘシ

## 第二項 有體動産ニ對スル強制執行

### 第一 差押ノ目的物

有體動産トハ民法上ノ動産ト同一意義ヲ有ス而シテ差押ノ目的ト爲リ得ルモノハ債務者ノ占有中ニ在ル有體動産若クハ債權者ノ占有シ又ハ提出ヲ拒マサル第三者ノ占有中ニ在ル有體動産ノミナリ(第五五六七條第二項)債務者ノ占有ヲ差押ニ付テノ條件ト爲シタル理由ハ占有ニ因テ債務者ノ財産タルコトヲ容易ニ知り得ヘキニ因ル債權者ノ占有スル債務者ノ有體動産并ニ第三者カ占有スル債務者ノ財産ニシテ第三者カ提出ヲ拒マサルトキハ亦債務者ノ財産タルコトニ疑ナキヲ以テ差押ノ目的物ト爲シ得ル所以トス又不動産ノ



從物ハ不動産ニ對スル差押アリタルトキハ其効力ヲ及ホスモノナリト雖モ  
 動産トシテモ差押ノ目的物タルヲ得ヘシ  
 債務者ノ財産ニ屬スル果實ハ土地ヨリ分離セサル前ト雖モ差押ヲ爲スコト  
 ヲ得ヘシ然レトモ通常ノ成熟時期ノ一ヶ月前ニ非サレハ差押ヲ許サス又蠶  
 ハ其多分カ繭ヲ製造スル爲メニ揚リ蠶ト爲リタル後ニ非サレハ差押ヲ許サ  
 ス是レ經濟上不利益ナル結果ヲ惹起スルヲ以テ制限ヲ設ケタル所以トス(第五  
 條六八)而シテ有體動産ヲ差押ヘタルトキハ其差押ハ當然差押物ヨリ生スル天  
 然ノ果實ニモ其効力ヲ及ホス故ニ差押以後差押物ヨリ生シタル天然ノ產出  
 物ハ特別ノ手續ヲ要セスシテ差押ノ効力ヲ生スルモノトス(第五條  
 九條)  
 差押ヲ禁スル物件ハ第五百七十條ニ規定セリ此等ノ物件ハ個人ノ生活職業  
 上ノ必要一家ノ秩序ヲ保チ事業ノ秘密ヲ保ツ等ノ必要ニ基ツク其他已ニ差  
 押ト爲リタル物ハ更ニ差押ヲ爲スコトヲ許サス即チ同一物ニ付テ二重ノ差  
 押ヲ禁止ス是レ前述セル差押配當主義ヲ認メタル理由ニ基クモノナリ

## 第二 差押ノ手續

有體動産ノ差押ノ手續ハ原則トシテ執達吏其物ヲ占有シテ之ヲ爲ス即チ債  
 務者及ヒ其他ノ者ノ占有ヲ奪ヒ自ラ差押ノ目的物ヲ占有スルヲ原則トス然  
 レトモ其差押ノ目的物カ運搬ヲ爲スニ重大ナル困難アルトキ若クハ債權者  
 ノ承諾アルトキハ執達吏占有シタル後債務者ノ保管ニ付スルコトヲ得ヘシ  
 此場合ニ在テハ封印其他執達吏カ適當ト認メタル方法ヲ以テ差押ヲ明白ニ  
 シタルトキニ限り差押ノ効力ヲ生ス執達吏ハ差押ヲ爲シタルトキ債務者カ  
 立會セザリシトキハ之ヲ債務者ニ通知セサル可カラス但債務者ニ對スル通  
 知ハ差押ノ効力ニ關係ヲ及ホスモノニ非ス差押ノ効力ハ執達吏ノ占有封印  
 其他ノ方法ニ依リ差押ヲ明白ニシタル時期ニ於テ其効力ヲ生シ債務者ニ對  
 スル通知ハ差押ノ事實ヲ債務者ニ知ラシムル目的ニ外ナラサレハナリ差押  
 物ヲ保存スル爲メ或處分ヲ必要トスルトキハ執達吏ハ適當ノ方法ヲ採ラサ  
 ル可カラス若シ其處分ノ爲メニ費用ヲ必要トスルトキハ債權者ヲシテ之ヲ  
 豫納セシメ又ハ債權者數名其差押ニ關係スルトキハ其債權額ニ從テ各債權  
 者ヨリ費用ヲ豫納セシムルヲ得ヘシ(第五六條第二項  
 第三項、第五七條第一條)



### 第三 差押ノ效力

差押ニ因リ執達吏ハ差押物ニ付キ占有權ヲ取得スルモノトス執達吏ハ債權者ノ代理人トシテ差押ヲ爲スニ非ス執行機關ノ職權トシテ差押ヲ爲スモノナレハ債權者カ占有權ヲ取得スト爲ス説ニ賛成スル能ハス而シテ差押ニ因リ債務者ハ其物ノ處分ヲ禁止セラルルモノトス

差押ハ執行處分ノ取消(第五五條)競賣ノ完了(第五七條)若クハ執行ノ申立ノ取下ニ因リ差押ヲ解放シタルトキニ消滅ス

差押アリタル物件ヲ債務者カ處分シタルトキハ其處分ハ有效ナリヤ否ヤニ付キ説ヲ爲ス者アリ曰ク差押ハ債務者ノ處分ヲ禁止スルモノナレハ債務者ハ差押物ニ付キ處分權ヲ有セス故ニ其處分ハ無効ナリト此説誤レリ差押ニ因リ處分ヲ禁止スルハ債權者ヲ保護スル爲メナリ公益ニ基キ處分ヲ禁止セラルニ非ス故ニ債務者ノ處分ハ債權者ニ對シテ無効ナルニ止マルノミ債務者ト其相手方トノ間ニ於ケル行爲ヲ絶對無効ト爲スヘキニ非ス執行手續ヲ進行スルコトナクシテ差押カ解除セラレタルトキハ債務者ノ處分ハ完全ニ有

效ト爲ルヘシ若シ執行手續ヲ進行シ競賣アリタルトキハ債務者ノ處分ハ買得人ニ對シテ對抗スルヲ得サルノミ故ニ差押アリタル物件ハ差押ナル負擔ノ存スル状態ニ於テ債務者之ヲ處分スルコトヲ得ルモノトス

### 第四 差押後ノ手續

差押ヲ爲シタル後ハ其差押物ヨリ債權者ノ債權ヲ辨濟スル手續ヲ規定セサル可カラズ其手續ハ金錢ノ差押ト其他ノ物ノ差押トニ因テ區別アリ

(一) 金錢ノ差押 執達吏カ債務者ノ金錢ヲ差押ヘタルトキハ債權者ニ金錢債權ノ満足ヲ得セシムル爲メ之ヲ債權者ニ引渡スヘキモノトス(第五七四條第一項)而シテ執達吏カ債務者ヨリ金錢ヲ取立テタルトキハ債權者ニ之ヲ引渡スト否トヲ問ハス債務者ハ金錢債務ノ支拂ヲ爲シタルモノト看做サル故ニ執達吏カ金錢ヲ占有スルニ因テ其數額ニ相當スル債務者ノ債務ハ消滅シ危險負擔ノ責、債權者ニ移轉スヘキモノナリ多數債權者ノ爲メニ金錢ヲ差押ヘタル場合亦同シ執達吏金錢ヲ取立テタルトキハ其金錢ニ付テハ他ノ有體物ノ差押ノ如ク他ノ債權者ハ配當要求ヲ爲スコトヲ得ス然レトモ債



務者ニ保證ヲ立テ又ハ供託ヲ爲シテ執行ヲ免ルルコトヲ許シタルトキ(第五條)ハ辨濟ノ效ヲ生セス隨テ此場合ニ於テハ執達吏カ金錢ヲ占有スルモ他ノ債權者ハ其金錢ニ付テ配當要求ヲ爲スコトヲ得ヘシ(第五條第二項)

(二) 金錢以外ノ物ノ差押 金錢以外ノ物ヲ差押ヘタルトキハ執達吏ハ債權者又ハ裁判所ノ特別委任ヲ要セスシテ其物ヲ公ノ競賣方法ヲ以テ賣却セサル可カラズ公賣ハ金錢債權ニ付テノ満足ヲ得セシムル爲メ換價スル必要アルト且其換價ヲ公正ナラシメ以テ債務者ヲ保護スルノ必要アルニ基ク而シテ競賣ハ賣買ノ申込ノ誘引ニ非ス賣却手續ノ全體ヲ謂フモノナリ競賣ノ公告カ申込ノ誘引ナリ競買人ノ競買申出カ申込ナリ競落ノ意思表示カ承諾ナリトス競賣ニ於ケル賣主ハ債務者ナリ獨逸法ニ於テハ差押質權主義ヲ採用セルヲ以テ賣主ハ債權者ナリト雖モ我民事訴訟法ハ斯ル立法ヲ採ラサルヲ以テ賣主ハ債務者ナリト解スヘキナリ而シテ執達吏ハ債務者ノ代理人トシテ競賣ヲ爲スニ非ス職權ニ因リ行動スルモノナリ唯競賣行爲カ私法的效果ヲ生スルノミ獨逸法ニ於テハ債權者ハ差押ニ因リ差

押物ニ付キ質權ヲ取得スルヲ以テ競賣ハ執達吏カ債權者ノ代理人トシテ實施スルモノナリト多數ノ學者ハ主張セリ此法理ヲ正當ナリトスレハ我現行法ニ於テハ執達吏ハ債務者ノ代理人トシテ競賣行爲ヲ實施スルモノト爲スヘキナリ獨逸學者カ代理說ヲ主張スルハ競賣ノ效力ヨリ觀察シ執行機關ノ競賣ヲ私法ノ理論ニ依リ解決セントスルノ誤謬ニ坐スルモノナリ執行機關ノ行動カ執行當事者及ヒ第三者ニ對シテ私法上ノ效力ヲ生スルハ法律ノ規定ニ基クノミ若シ執達吏ヲ債務者ノ代理人ナリトスレハ不動産ノ競賣ニ於ケル裁判所モ亦債務者ノ代理人ト解セサルヲ得サルニ至ルヘシ故ニ執達吏ノ競賣ハ職權行爲ナリトスルヲ正當ト信ス競賣ノ手續ハ左ノ如シ(第五條)

(イ) 競賣スヘキ物件中高價物アルトキハ執達吏ハ適當ナル鑑定人ヲシテ其評價ヲ爲サシメ其評價ニ從テ賣却スルコトヲ得ヘシ鑑定ハ裁判上ノ鑑定ニ非サルヲ以テ第三百二十二條以下ノ規定ヲ適用スヘキニ非ス但金銀物ハ其金銀ノ實價以下ニ賣却スルコトヲ許サス若シ其實價マテニ



買受ヲ爲ス者ナキトキハ執達吏ハ金銀ノ實價ニ達スル價額ヲ以テ適當ト認メタル手段ニ依リ任意賣却スルコトヲ得ヘシ(第五七三條)其他ノ物件ニ付テハ斯ル手續ヲ要セス

(ロ) 差押ノ日ト競賣ノ日トノ間ニハ少ナクトモ七日ノ時間ヲ存スルコトヲ要ス但差押債權者執行力アル正本ニ因リ配當ヲ要求スル債權者及ヒ債務者カ競賣ヲ早ク爲サンコトヲ合意シタルトキ又ハ差押物ヲ永ク貯藏スルニ付テ不相應ノ費用ヲ要シ若クハ差押物ノ價額カ著シク減少スル虞アルトキハ七日ノ期間ヲ經過セサル以前ト雖モ競賣ヲ爲スコトヲ妨ケス(第五七條)競賣ハ差押ヲ爲シタル市町村ニ於テ之ヲ爲ス但差押債權者及ヒ債務者カ他ノ地ニ於テ競賣ヲ爲スコトニ合意シタルトキハ此限ニ在ラス而シテ競賣ヲ爲スヘキ日時場所及ヒ競賣スヘキ目的物ハ之ヲ公告セサル可カラス公告ノ方式ハ執達吏ノ適當ト認メタル方法ニ依ルコトヲ得ヘシ(第五七條)差押ノ日ト競賣期日トノ間ニ七日ノ期間ヲ存シ且競賣期日ヲ公告スルハ競賣ノ日時場所及ヒ其目的物ヲ公衆ニ知ラシメ

且執行參加ヲ爲スノ權アル第三者ニ競賣以前ニ其權利ヲ行使スルノ機會ヲ得セシムルヲ目的トスルモノナリ

(ハ) 競賣ノ期日ニ於テハ買受人ヨリ價額ヲ申出テシメ最高價ノ申出ヲ爲シタル者競落人ト爲ル但最高價競賣ノ爲メノ競落ハ其價額ヲ執達吏ハ三回呼上ケタル後之ヲ爲ス(第五七條)競買人ハ訴訟能力者タルコトヲ要セスト雖モ競買行爲ヲ爲ス者ハ訴訟能力者ナラサルヘカラス如何トナレハ競買行爲ハ訴訟行爲ナレハナリ又債權者ハ競買人タルヲ妨ケスト雖モ債務者及ヒ執達吏ハ競買人タルヲ得ス債務者ハ賣主ニシテ執達吏ハ競賣ヲ實施スルモノナレハナリ

競落人カ確定スルトキハ其代金ト引替ニ競落物ヲ引渡スヘキモノトス若シ最高價競落人カ競賣條件ニ定メタル支拂期日若シ其期日ノ定メナキトキハ競賣期日ヲ終ル前ニ代金ノ支拂ヲ爲シテ物ノ引渡ヲ求メサルトキハ執達吏ハ更ニ其物ヲ競賣セサル可カラス此場合ニ在テハ前ノ競落人ハ競賣ニ加ハルコトヲ許サス而シテ再度ノ競落代價カ最初ノ競落



代價ヨリ低キトキハ最初ノ競落人カ其不足額ヲ辨濟スヘク若シ高キトキハ其剩餘ヲ請求スルコトヲ得ス(三五七七條)再競賣ハ競落人カ代金支拂ノ義務ヲ履行セサルコトヲ原因トシ前ノ競賣ヲ解除シ更ニ競賣ヲ實施スルコトヲ謂フ不動産ニ關スル再競賣ノ説明ヲ參照スヘシ

- (二) 執達吏カ競賣ヲ爲スニ付テハ必スシモ差押物ノ全部ヲ賣却スヘキニ非ス債權ノ辨濟ヲ得セシムルヲ目的トスルモノナレハ差押財産ヲ競賣シテ債權者ニ辨濟ヲ爲シ且強制執行ノ費用ヲ償フテ足ルヘキ賣得金アルニ至リタルトキハ爾後ノ競賣ハ之ヲ停止セサル可カラズ如何トナレハ其餘ノ競賣ハ強制執行ノ目的ノ範圍外ニ涉ルモノナレハナリ(八五七條)
- (ホ) 執達吏カ賣得金ヲ領收シタルトキハ恰モ金錢ヲ差押ヘタル場合ト同ク債務者ハ債務ヲ辨濟シタルモノト看做サレ執達吏カ差押物ヲ賣却シ其買受人ヨリ代金ヲ受領シタルトキハ債務者ノ債務ハ消滅ス但債務者カ保證ヲ立テ又ハ供託ヲ爲シテ執行ノ免除ヲ得タルトキ(第五〇五條)ハ此限ニ在ラス(九五七條)

以上ハ競賣手續ノ通則ナリ差押ノ目的物カ左ノ諸件ナルトキハ特別手續ニ依ル即チ左ノ如シ

- (イ) 土地ヨリ離レサル前ニ差押ヘタル果實ニ付テハ其成熟ノ後初メテ競賣ヲ爲スコトヲ許ス而シテ執達吏ハ競賣ノ爲メニ果實ノ收獲ヲ爲サシムルノ權ヲ有ス又蠶ヲ差押ヘタルトキハ繭ト爲リタル後ニ非サレハ競賣ヲ許サス(四五八條)是レ經濟上ノ利益ヲ計リタルモノナリ
- (ロ) 執達吏カ有價證券ヲ差押ヘタルトキハ相場アルモノハ賣却日ノ相場ヲ以テ執達吏適宜ニ之ヲ賣却スルヲ得ヘク相場ナキモノハ一般ノ規定ニ從テ即チ前述セル金錢以外ノ差押物ノ賣却手續ニ依テ之ヲ競賣スヘキモノナリ茲ニ所謂有價證券ニハ手形及ヒ裏書ヲ以テ移轉スルコトヲ得ルモノヲ包含セス斯ル有價證券ハ債權ニ對スル執行ノ目的物ナレハナリ(第六〇條)又相場アルモノトハ執行ヲ爲シタル地ニ於ケル公定相場ヲ謂フモノナリ若シ有價證券カ記名ノモノナルトキハ執行裁判所ハ買主ノ氏名ニ書換フル爲メ且之カ爲メニ必要ナル手續ヲ債務者ニ代テ執達



吏カ爲スヘキ權利ヲ執達吏ニ付與スルコトヲ得ヘシ又無記名證券ニシテ之ヲ記名ニ代ヘタルカ又ハ他ノ方法ニ依テ流通ヲ止メタルモノナルトキハ執行裁判所ハ其流通回復ヲ爲サシメ且其手續ヲ爲ス爲メ必要ナル陳述ヲ債務者ニ代テ爲スノ權ヲ執達吏ニ付與スルコトヲ得ヘシ(第五條、第五八二條、第五八三條)

金錢以外ノ差押物ハ以上ノ方式ニ依リ換價スヘキモノナリト雖モ差押債權者執行力アル正本ニ因リ配當ヲ要求スル債權者又ハ債務者ノ申立ニ因リ執行裁判所ハ前ノ手續ニ依ラスシテ他ノ方法又ハ他ノ場所ニ於テ差押物ノ賣却ヲ爲スヘキ旨ヲ執達吏ニ命スルヲ得ヘク又ハ執達吏ニ依ラスシテ他ノ者ヲシテ競賣ヲ爲サシムヘキ旨ヲ命スルコトヲ得ヘシ(第五條、第五八)

第五 照査手續及ヒ配當手續

數人ノ債權者カ同時ニ執達吏ニ對シテ執行ノ申立ヲ爲シタルトキハ執達吏ハ各債權者ノ爲メニ差押ヲ爲シ強制執行ヲ實施スルモノナリ然レトモ債務者ノ動産ニ對シテ既ニ差押アリタル後更ニ執行ヲ要求スル債權者アルトキ

又ハ差押物ノ配當ヲ要求スル債權者アル場合ニ付テハ特別ノ規定ヲ設ケサルヘカラス蓋シ我現行法ハ獨逸法ト異ナリ前ニ述ヘタル如ク差押質權主義ヲ認メス債務者ノ財産ハ總債權者ノ共同擔保ナリトノ原則ニ基キ差押ヲ爲シタル物件ニ對シ差押債權者ノ優先權ヲ認メスシテ差押財産ノ賣却代金ニ付キ平等分配主義ヲ認メタルヲ以テ二重ノ差押ヲ許ス必要ナシ即チ既ニ差押アリタル債務者ノ財産ニ對シテハ更ニ差押ヲ許サス共同擔保ノ原則ニヨリ各債權者ハ差押物ノ換價代金ニ付キ配當要求ヲ爲スコトヲ得ルニ止ル而シテ債權者ニハ執行力アル正本ヲ有シテ之ニ基キ配當要求ヲ爲ス者アルヘク又共同擔保ノ原則ニ因リ各債權者ハ配當ヲ要求スル權利ヲ有スレハ執行力アル正本ニ因ラスシテ配當要求ヲ爲ス債權者アルヘキナリ故ニ執行力アル正本ニ基キ配當ヲ要求スル場合ト執行力アル正本ニ因ラスシテ配當ヲ要求スル場合トヲ區別シテ手續ヲ規定セサルヘカラス

(一) 照査手續 照査手續トハ執達吏カ債務者ノ動産中差押ニ係ラサルモノアリヤ否ヤヲ調査シ差押ニ係ラサルモノアレハ更ニ之ヲ差押ヘ既ニ差押



ヲ爲シタル執達吏ニ對シ總動産ヲ總債權者ノ爲メニ競賣スヘキコトヲ求  
ムル手續ヲ謂フ債務者ノ動産ニ對シ既ニ執行アリタル後執行力アル正本  
ヲ有スル債權者カ之ニ基キ配當要求ヲ爲サントスルニハ執達吏ニ對シ執  
行ノ申立ヲ爲スコトヲ要シ單純ニ配當要求ヲ爲スコトヲ得ス執行ノ申立  
ヲ受ケタル執達吏ハ債務者ノ動産中果シテ差押ニ係ラサル物件アルヤ否  
ヤヲ知ルカ爲メ前ニ差押ヲ爲シタル執達吏ニ對シ差押調書ノ閱覽ヲ求メ  
差押物ト差押調書トヲ調査シ未タ差押ニ係ラサル動産アルトキハ之ヲ差  
押ヘ既ニ差押ヲ爲シタル執達吏ニ差押調書ヲ交付シ且總テノ差押物ヲ競  
賣ニ付スヘキコトヲ求ムヘシ若シ差押ニ係ラサル財産ナキトキハ單ニ調  
査ヲナスニ止メ第一ノ執達吏ニ照査調書ヲ交付スヘシ(第五八條)照査調書ト  
ハ差押物件ト前執達吏ノ差押ヘタル調書トヲ調査シタルコトヲ記載シタ  
ル調書ヲ謂フ前ノ執達吏カ後ノ執達吏ヨリ差押ニ因リテ作リタル差押調  
書又ハ照査調書ノ交付ヲ受クルト同時ニ前ノ執達吏ハ後ノ債權者ノ委任  
ヲ當然受ケタルモノト爲ル即チ後ノ債權者ハ前ノ執達吏ニ執行ヲ委任シ

タルト同一ノ效力ヲ生ス而シテ前ノ執達吏カ照査手續ヲ受ケタル債權者  
ノ爲メニ又前ニ委任ヲ受ケタル債權者ノ爲メニ總テノ動産ノ競賣ヲ實施  
スヘキナリ執行力アル正本ヲ有スル債權者ハ以上ノ方法ニ依ルニアラサ  
レハ配當要求ヲ爲スコトヲ得ス而シテ右照査手續ヲ爲ストキハ各債權者  
ノ爲メ總動産ノ差押ハ一體ニ歸シ其賣得金ニ付キ後ノ債權者ノ爲メ配當  
要求ノ效ヲ生シ又前ニ爲シタル差押カ取消ト爲リタルトキハ照査手續ヲ  
爲シタル債權者ノ爲メニ差押ノ效力ヲ生ス(第五八條)照査手續ヲ爲ストキハ  
總動産ノ差押ハ一體ニ歸スルヲ以テ其換價代金ヨリ各債權者ハ債權額ニ  
應シ債權辨濟ヲ受クルモノナリ然レトモ競賣手續ハ前後ノ差押物ヲ同一  
ニ爲スコトヲ必要トスルモノニ非ス前後ノ差押物ニ付キ第五百七十五條  
第五百七十六條ノ規定ヲ適用セサルヘカラス  
假差押ニ係ル有體動産ニ付テハ更ニ差押ヲ爲シ執行ヲ進行スルコトヲ得  
ヘシ假差押ハ執行保全ヲ目的トスルモノニシテ競賣代金ニ付キ未確定ノ  
債權者ニ配當スヘキ金額ハ之ヲ供託スヘキモノナレハナリ(第六三條)



(二) 執行力アル正本ニ因ラサル配當要求 債務者ノ財産ハ總債權者ノ共同

擔保ナルカ故ニ執行力アル正本ヲ有セサル債權者ト雖モ民法ニ從ヒ配當  
ヲ要求シ得ヘキ債權者ハ亦配當要求ヲ爲スヲ得ヘシ(第五八條)執行力アル正  
本ニ因ラサル配當要求ハ次ノ手續ニ依ルヘキモノトス

(イ) 配當要求ヲ爲サントスル債權者ハ執達吏ニ對シテ債權額ヲ申出テサ  
ルヘカラス又其配當要求ヲ爲ス原因ヲ開示スヘシ(第五九條)

(ロ) 配當要求ヲ爲サントスル債權者カ裁判所ノ所在地ニ於テ住所事務所  
ヲ有セサルトキハ假住所ヲ選定シテ之ヲ執達吏ニ届出テサルヘカラス

(第五九條)

(ハ) 配當要求ハ競賣期日ノ終リマテニ申出テサルヘカラス(第五九條)

(三) 配當要求ノ效果 執行力アル正本ヲ有スル債權者カ照査手續ニ因リ配  
當要求ヲ爲シ執行力アル正本ニ因ラサル債權者カ配當要求ヲ爲ストキハ  
執達吏ハ配當要求ノアリタルコトヲ債務者及ヒ配當ニ與カル各債權者ニ  
通知セサルヘカラス而シテ執行力アル正本ニ因ラスシテ配當ヲ要求スル

債權者アルトキハ債務者ハ執達吏ノ通知アリタルヨリ三日間内ニ其債權  
ヲ認諾スルヤ否ヤヲ執達吏ニ申出ツヘク若シ債務者カ三日内ニ何等ノ申  
出ヲ爲ササルトキハ債務者ハ之ヲ認諾セルモノト看做シ配當要求ヲ爲シ  
タル債權者ノ權利ハ確定ス然レトモ若シ債務者カ認諾セサルコトヲ執達  
吏ニ申出テタルトキハ執達吏ハ之ヲ配當ヲ要求セル債權者ニ通知スヘク  
其債權者ハ通知ヲ受ケタルヨリ三日内ニ債務者ニ對シテ訴ヲ起シ其債權  
ヲ確定セサルヘカラス(第五九條)

執達吏カ適當ナル期間ヲ經過スルモ差押物ノ競賣ヲ爲ササルトキハ差押  
債權者及ヒ執行力アル正本ニ因リ配當ヲ要求スル債權者ハ一定ノ期間内  
ニ競賣ヲ爲スヘキコトヲ執達吏ニ催告シ若シ其催告ノ效ナク執達吏カ競  
賣ヲ爲ササルトキハ執行裁判所ニ對シ相當ノ命令アラシコトヲ申請スル  
コトヲ得然レトモ執行力アル正本ニ因ラサル配當要求債權者ハ右ノ催告  
又ハ申請ヲ爲スコトヲ得ス(第五八條)

金錢ヲ差押ヘタルトキハ直チニ差押債權者ニ執達吏カ之ヲ交付スヘク且



執達吏ノ金銭差押ニ因リ其債權者ハ辨濟ヲ受ケタルモノト看做サルルヲ以テ配當要求ヲ他ノ債權者ヨリ受クルコトナシ然レトモ數人ノ債權者ノ爲メ同時ニ金銭ノ差押ヲ爲シタルトキハ右差押金銭ハ各差押債權者ニ分配セサル可ラス金銭以外ノ有體物ノ賣却代金モ亦之ヲ各債權者ノ債權額ニ應シ分配スヘキナリ然ルニ其金銭若クハ賣却代金カ各債權者ノ債權額辨濟スルニ足ラスシテ其金額分配ノ協議各債權者間ニ調ハサルトキハ執達吏ハ自ラ其配當額ヲ定ムルヲ得サルヲ以テ執行裁判所ニ於ケル配當手續ニ依リ之ヲ配當スヘキナリ執達吏ハ差押金銭若クハ賣却代金ヲ供託シ執行手續ニ關スル書類ヲ添ヘ其情況ヲ執行裁判所ニ届出テサルヘカラス

(第五九條)

### 第三項 債權及ヒ其他ノ財産權ニ對スル強制執行

債權其他ノ財産權ニ對スル強制執行トハ債務者ノ有スル債權其他ノ財産權ヲ換價シ債權者ニ金銭債權ノ満足ヲ得セシムル執行行爲ナリ其執行ノ目的物ト

爲ル債權其他ノ財産權ヲ區別スレハ左ノ如シ

第一 債務者カ第三者ニ對シテ有スル金銭ノ支拂ヲ目的トスル債權

第二 債務者カ第三者ニ對シテ有スル金銭以外ノ有體物又ハ有價證券ノ給付ヲ目的トスル債權

第三 第一第二ニ記載セル以外ノ債務者ノ有スル財産權

以上各種ノ權利ハ期限附ナルト條件附ナルトヲ問ハス執行ノ目的物タルヲ得ヘク唯法律上他人ニ移轉スルコトヲ得サルモノ若クハ法律カ差押ヲ禁シタルモノハ執行ノ目的物ト爲スコトヲ得ス如何トナレハ之ヲ金銭ニ換價スルコトヲ得サレハナリ(第六一八條官吏恩給法華族世襲財産法)

右各種ノ權利ニ對スル強制執行ハ亦差押ヲ以テ之ヲ爲スヘク其差押ニ付テハ債權者ヨリ其旨ヲ執行裁判所ニ申立テ執行裁判所ハ差押命令ヲ發シテ之ヲ實施スヘキモノトス(第五九條)

差押命令ハ各債權ニ因リ其旨趣ヲ異ニスト雖モ第一ノ債權ニ關シ規定スル所ノ方法ヲ以テ原則トス其命令ノ旨趣ハ左ノ如シ(第五九條)



(一) 第三債務者ニ對シ債務者ニ金錢ノ支拂ヲ爲スヲ禁スルコト  
 債務者ニ對シ債權ノ處分殊ニ其取立ヲ爲スヘカラサルコトヲ命スルコト  
 (二) 而シテ第二第三ノ債權ニ付テモ此方法ニ準スヘキモノナレトモ(第六二四條)其  
 異ナル處ハ第二ノ債權ニ付テハ第三債務者ニ對スル支拂禁止ノ命ニ換ユルニ  
 第三債務者ニ對シ動産ヲ執達吏ニ引渡スヘキコトヲ命スヘク又第三ノ債權ニ  
 付テハ第三債務者ナキトキハ債務者ニ對シ權利ノ處分ヲ禁スル命令ノミヲ發  
 スルヲ以テ足り且此ノ如キ種類ノモノニ對スル強制執行ニ付テハ裁判所ハ其  
 執行ヲ爲スニ相當ト認ムル處分ヲ爲シ殊ニ其權利ヲ管理者ニ管理セシメ又ハ  
 讓渡スヘキコトヲ命スヘシ(第六二五條)而シテ差押命令ハ職權ヲ以テ第三債務者及  
 ヒ債務者ニ送達シ債權者ニハ送達ノ旨ヲ通知スヘク差押ノ效力ハ第三債務者  
 ニ對スル送達ヲ以テ發生スルモノトス(第五九條)  
 債權其他ノ財產權ノ差押ハ債務者ニ對シ其處分ヲ禁止スルモノナリト雖モ是  
 ヲ亦動産ノ差押ノ効力ニ付キ論述セル處ト同シク債權者保護ヲ目的トスル處  
 分ノ禁止ナレハ債務者之ヲ處分スルモ絶對的無効ニ非スシテ關係的無効ナル

モノトス動産ニ付テノ差押ノ効力ヲ參照スヘシ  
 執行裁判所トシテハ債務者カ普通裁判籍ヲ有スル地ノ區裁判所ノ專屬管轄ト  
 ス若シ其區裁判所ナキトキハ第十七條ノ規定ニ從テ債務者ニ對スル訴ヲ管轄  
 スル區裁判所ヲ以テ管轄裁判所ト爲ス(第五九條)  
 差押ヲ申請スル手續ハ債權者ヨリ其差押フヘキ債權ノ種類數額ヲ開示シテ之  
 カ差押ヲ求ムル旨ノ申立ヲ爲スヘク其申立ハ書面又ハ口頭ニテ爲スコトヲ得  
 ヘク其他ハ強制執行ノ總則ノ規定ノ手續ニ從フヘキモノトス(第六五九條)  
 執行裁判所ハ此差押命令ヲ發スルニ當リ特ニ債務者又ハ第三債務者ヲ審訊セ  
 サルモノトス(第七五九條)而シテ債權者ノ申請ヲ理由ナシトシテ棄却スルトキハ債  
 權者ヨリ即時抗告ヲ爲スコトヲ得ヘク(第八五五條)又差押命令ニ對シ不服ナル債務  
 者ハ異議ノ申立ヲ爲スコトヲ得ヘシ裁判所カ差押命令ヲ發スルニハ必スシモ  
 債權ノ現存スルヲ要セス債權者ヨリノ申請ニ因リ唯法律上差押ヘ得ヘキモノ  
 ナルヤ否ヤヲ調査スルヲ以テ足ル若シ債權現存セサルトキハ差押命令ハ効力  
 ヲ生セスシテ終ルモノナリ



第一目 金錢ノ支拂ヲ目的トスル債權ニ  
對スル強制執行

第一 差押不能ノ債權

債務者ニ屬スル權利ト雖モ財產權ニ非サルモノハ之カ差押ヲ爲スコト能ハサルヤ論ヲ俟タス又債務者ニ屬スル財產權ナリトモ性質上讓渡シ得サルカ又ハ金錢ニ換價シ得サルモノハ亦差押ヲ爲スコト能ハス其他ノ財產權ハ總テ債權ノ辨濟ニ充ツルノ目的ヲ以テ之カ差押ヲ許スヘキカ如シト雖モ有體動産ニ對スル強制執行ニ付キ説明シタルカ如ク債權者ヲ保護スルノ厚キニ失シ債務者ヲ死地ニ陷レテ顧ミルコトナキニ至リテハ實ニ社會ノ公益ヲ害スルコト甚シキモノナルニ因リ縱令差押ヲ受クル債務者タリトモ一家ノ生活ヲ營ムノ餘裕アラシメサルヘカラス故ニ法律ハ左ノ債權ニ對シテハ差押ヲ爲スヲ禁シタリ(第六一八條)

(一) 法律上ノ養料ヲ受クル債權 債務者カ法律ノ保護ニ因リ自己ノ身分ニ對シテ供與ヲ受クルモノナルニ因リ之カ差押ヲ許ストキハ法律ノ身分上

ニ對スル庇護ヲ蹂躪スルノ結果ヲ來セハナリ

(二) 債務者カ義捐建設所又ハ第三者ノ慈惠ニ因リテ受クル繼續ノ收入ニシテ自己及ヒ其家族ノ生活ニ必要ナル部分ノ債權 家計ニ困難ナルノ理由ヲ以テ之カ救助ヲ爲サン爲メ各慈善家ヨリ贈與スル收入ヲ差押フルハ社會ノ慈善事業ヲ阻害スルコト甚シキヲ以テ之カ差押ヲ許サス尤モ慈善事業ハ唯其貧者ノ一家ヲ救濟スルノミヲ目的トスルモノナレハ一家ノ生活ヲ維持スルニ足ル以上ノ收入ハ之カ差押ヲ許セリ

(三) 下士兵卒ノ給料竝ニ恩給及ヒ其遺族ノ扶助料ニ關スル債權 下士兵卒ノ給料恩給及ヒ其遺族扶助料ハ通常漸ク一家ノ生活ヲ爲シ得ルニ過キサレハ之カ差押ヲ許サス

(四) 出陣ノ軍隊ニ屬スルカ又ハ役務ニ服シタル軍艦ノ乗組員ニ屬スル軍人軍屬ノ職務上ノ收入ニ關スル債權 從軍中ノ軍隊軍艦ニ屬スル軍人軍屬ハ其身生死ノ間ニ奔走スルモノナルニ之カ差押ヲ爲スハ此者等ヲシテ死ヲ輕ンシ後願ノ憂ナカラシムル途ニ非サレハナリ



(五) 文武ノ官吏神職僧侶及ヒ公私立學校教師ノ受クヘキ職務上ノ收入恩給及ヒ其遺族ノ扶助料ニ關スル債權 普通此等ノ收入ハ單一ニシテ他ヨリ金錢ノ入ルヘキ途ナク又此等ノ人トシテ身分相當ノ衣食住ヲ爲スノ必要アルニ因リ此職務ニ關スル收入ノ債權ハ之カ差押ヲ爲スヲ禁シタリ

(六) 職工勞役者又ハ雇人カ其勞力又ハ役務ノ爲メニ受クル報酬ニ關スル債權 此等ノ人カ得ル金錢ハ多クハ零細ニシテ稍ク生活ノ費用ニ供スルニ過キササルニ因リ之カ差押ヲ禁セリ

以上ハ差押ヲ禁シタル債權ナレトモ第一第五第六ノ收入ニ付テハ絶對的ニ其差押ヲ禁シタルニ非スシテ收入ノ年額三百圓ヲ超過スルトキハ其以上ニ付キ半額ノ差押ヲ爲スコトヲ許シタリ蓋シ一今年三百圓ヲ以テ相當ノ生活ヲ營ミ得ヘキモノト爲シ此規定ヲ設ケタルモノナラン右ノ三百圓以上ヲ超過シタル金額ノ半分ヲ差押フルコトヲ得トノ規定ハ民事訴訟法ニ於テハ恩給扶助料ニ對シテモ其適用ヲ見ルヘキモノナレトモ特別法ヲ以テ此恩給扶助料ニ關シテ其差押ヲ禁止スルニ因リ民事訴訟法ニ於ケル此規定ハ現時適

用ナシト爲スヘキナリ

右ノ差押不能債權ニ對シ債權者カ之カ差押ヲ爲シタルトキハ債務者ヨリ異議ノ申立ヲ爲スコトヲ得ヘシ

第二・差押ノ手續

債權ノ差押ハ執行裁判所ヨリ差押命令ヲ第三債務者ニ送達シタル時ヲ以テ其効力ヲ生ス(第五九條)若シ其債權ニ付キ抵當權ノ設定アルトキハ債權者ハ債務者ノ承諾ヲ要セスシテ其債權ノ差押ヲ登記簿ニ記入スル權利アリ差押記入ノ申請ハ差押命令申請ト共ニ爲シ或ハ此命令申請後ニ爲スヲ得ヘク裁判所ハ第三債務者ニ對シテ差押命令ヲ送達シタル後登記判事ニ其登記ヲ爲スヘキ旨ノ命令ヲ爲スヘク登記判事ハ登記法ニ從ヒテ相當ノ登記ヲ爲スヘキモノトス(第五九條)若シ抵當物ノ所有者カ第三債務者以外ノ第三者ナルトキハ其第三者ニ差押命令ヲ送達シタル後記入ノ囑託ヲ爲スヘキモノトス前ニ説明シタル如ク債權ノ差押ハ唯債權者ノ申立ニ因リ裁判所カ法律上理由アリト認ムルトキハ債務者又ハ第三債務者ヲ審訊セスシテ差押命令ヲ發



スヘキヲ以テ債權ノ存否ハ不確實ナリ之ヲ以テ後日ノ争ヲ避クルノ方法トシテ債權者ヨリ差押命令ノ第三債務者ニ送達セラレサル以前ニ執行裁判所ニ對シ第三債務者ヨリ左ノ諸件ニ付キ陳述ヲ爲サシムヘキ旨ノ命令ヲ發セラレンコトノ申立ヲ爲スコトヲ得

(一) 債權ノ認諾ノ有無及ヒ其限度並ニ其債權ニ對シテ支拂ヲ爲スヘキ意思ノ有無及ヒ其限度

(二) 債權ニ付キ既ニ他ノ者ヨリ請求アリタルヤ否ヤ若シアリタリトセハ其請求ノ種類

(三) 債權ニ付キ既ニ他ノ者ヨリ差押ヲ受ケタルヤ否ヤ若シ受ケタリトセハ其請求ノ種類

債權者ヨリ右ノ申請アリタルトキハ裁判所ハ第三債務者ニ對シ差押命令ノ送達ヨリ七日ノ期間内ニ右ノ各項ニ對スル答辯ヲ書面ニ記載シ差出スヘキコトヲ催告スヘク而シテ催告ハ送達證書ニ其旨ヲ記載スヘキモノナリ而シテ第三債務者カ催告アリタルニ拘ハラズ期間内ニ陳述ヲ爲スコトヲ怠リタ

ルトキハ之カ爲メ債權者ニ生シタル損害ハ第三債務者ニ於テ負擔スルノ責任ス(第六〇九條)

### 第三 差押ノ効力

差押命令カ第三債務者ニ送達アリタルトキハ第三債務者ハ債務者ニ對シテ有效ニ辨濟ヲ爲スヲ得ス債務者ハ差押債權者ノ權利ヲ害セサル範圍内ニ於テ債權ヲ處分スルコトヲ得ヘキモ自ラ取立ヲ爲スコトヲ得ス故ニ若シ債務者カ其債權ヲ他人ニ讓渡シタルトキハ差押負擔ノ状態ニ於テ他人ニ移轉スルモノナリ

差押ノ効力ハ差押ヘタル債權額ヲ限度トス但其債權ノ利息及ヒ其債權ヲ擔保スル物權ニ及フ(第五九條)其他俸給又ハ之ニ類スル繼續收入ノ債權ハ第一回ノ收入ニ關スル債權ヲ差押ヘタル効力トシテ其以後ニ來ルヘキ同一ノ收入ニマテ其効力ヲ及ホス然レトモ其差押ハ債權額以上ニ超過スルコトヲ得ス(第六〇條)醫師辯護士等ノ其職業ヨリ得ル所ノ收入ハ常ニ變動極リナキノミナラス其收入額モ一定セサル性質ノモノナルカ故ニ此等ハ繼續收入ニ屬スル



債權ト謂フコトヲ得サルヘシ又俸給ハ公私ノ區別ナシ故ニ普通ノ給料ト稱スヘキモノハ此ニ合蓄セラレヘキモノト解釋スヘシ又公私ヲ論セス職務上ヨリ來ル債務者ノ收入權ニ付テハ其債務者カ轉任兼任等ニ因リ其受クヘキ名義ノ異ナルコトアリ又ハ増俸ニ因リ増加スルコトアリ此場合ト雖モ特別ノ差押命令ヲ用ヒス轉任兼任又ハ増俸以前ニ發シタル差押命令ヲ以テ之カ差押ノ効力ヲ生スヘキモノトス(第六條第五條)法文ニハ職務上ノ轉官トアルニ由リ茲ニ規定スル職務トハ單ニ官吏カ其職務上ノ收入ニ限ルカ如キモ第六百四條第六百十八條等ノ法意ニ考フルトキハ公吏又ハ一私人カ其職務上得ヘキ收入ニモ及フヘキモノト解釋スヘシ然レトモ職務上ニ關シテ其金額ヲ支拂フヘキ者ニ變更アル場合例ヘハ官吏カ私立ノ會社ニ入り會社ノ社員カ官吏ト爲リタルトキノ如キハ前ノ差押命令ノ効力ハ後ノ收入權ニ及ハサルモノトス

債務者ハ債權ノ差押ニ因リテ所持ノ債權證書ヲ差押債權者ニ交付スルノ義務アリ然ルニ之カ交付ヲ拒ムニ於テハ差押債權者ハ特ニ之ニ關スル執行力

アル正本ニ因ラス差押命令ニ基キ物品給付ニ關スル強制執行ノ方法ニ從ヒ執達吏ヲシテ債務者ヨリ其債權證書ヲ取上ケシムルコトヲ得ヘシ(第六條第六條)

**第四** 以上説明シタル差押方法ニ依ラサル例外ノ債權アリ即チ手形其他裏書ヲ以テ移轉スルコトヲ得ヘキ證券是ナリ此種ニ屬スル債權ハ第三債務者ヨリ支拂ヲ爲スニ當リテハ唯其證券所持者ニ重キヲ置キ其證券ナクンハ必ス支拂ヲ爲ササルモノナルヲ以テ普通金錢ノ支拂ヲ目的トスル債權ノ差押方法ニ依ルヨリモ寧ロ有體動産ニ關スル差押方法ニ從フヘキヲ便宜トスルカ故ニ差押命令ヲ用ヒス先ツ執達吏ヲシテ其證券ヲ占有セシメ之カ差押ヲ爲スヘキモノトス(第六條第三條)然レトモ其以後ノ手續ニ屬スル換價ノ處分ニ付テハ普通ノ債權ノ如ク取立命令又ハ轉付命令ニ關スル手續ニ從フヘキモノトス

**第五** 差押後ノ手續

債權差押ノ効力ヲ生スルモ差押債權者ハ未タ第三債務者ヨリ債務ノ支拂ヲ求ムル權利ヲ生セス第三債務者モ亦差押債權者ニ對シテ支拂ノ義務ヲ生セス差押債權者カ現實ニ辨濟ヲ得ルニハ更ニ法律上ノ手續ヲ必要トス即チ差



押債權ヲ差押債權者ニ移付シ又ハ特別ノ換價處分ニヨルヘキモノトセリ

(一) 差押債權ノ移付手續 債權者カ差押ヘタル債權ヲ移付スル手續ハ或ハ之カ取立ヲ爲ス爲メノ命令ヲ發シ或ハ之カ轉付ヲ爲ス爲メノ命令ヲ發スルニアリ執行裁判所ハ差押債權者ノ選擇ニ任セ其申請ニ從ヒテ命令ヲ發スヘキモノトス(第六〇條)然レトモ假執行ノ場合ニ於テ第五百五條第二項ノ規定ノ如ク保證ヲ立テ又ハ供託ヲ爲シタル債權者ニ執行ヲ免ルルコトヲ許スヘキトキハ轉付命令ヲ發スルコトヲ得スシテ取立命令ノミヲ發スルコトヲ得ヘク尙ホ取立命令ヲ發スルモ唯第三債務者ヲシテ其債務額ヲ供託セシムルノ效力ヲ生スルニ過キス(第六〇條)又差押ヘタル債權カ有體物ノ引渡又ハ給付ノ請求ナルトキハ取立命令ノミヲ發スルコトヲ得ヘシ(第六七條)

取立命令及ヒ轉付命令ノ如何ハ下ニ説明スルカ如クナレトモ其命令ヲ求ムルニ當リ差押債權者ハ差押命令ノ申請ト共ニ之カ申請ヲ爲スヲ得ヘク又ハ其後ニ至リテ申請スルコトヲ得ヘシ而シテ此二種ノ命令ノ送達ハ第

三債務者及ヒ債務者ニ爲シ債權者ニハ其旨ヲ通知スヘク其命令ノ效力ハ第三債務者ニ送達ヲ了リタル時ニ發生スヘキコト等總テ差押命令ノ效力ト同一ナリトス(第六〇條第五項)

(イ) 取立命令 取立命令トハ債務者ノ第三債務者ニ對シテ有スル債權ヲ代位ノ手續ヲ要セス債權者ニ於テ債務者ニ代リ請求スルノ權利ヲ債權者ニ付與スル命令ヲ謂フ(第六〇條)即チ民法第四百二十三條第二項ニ規定スルカ如キ手續ニ依ルヲ要セス差押債權者カ債務者ニ代リ直接ニ第三債務者ニ對スル債權ヲ取立テ得ルモノナリ然レトモ其差押債權ハ依然債務者ノ債權ナルヲ以テ其債權ニ對スル危險負擔ハ債務者ニ在リ故ニ差押債權者ノ過失アルニ非スンハ其債權ノ取立不能ニ歸スルモ之カ爲メ差押債權者ノ權利ニ影響ヲ來スヘキモノニ非ス差押債權者ハ第三債務者ト免除和解ヲ爲シ代物辨濟ヲ約スルコトヲ得ス第三債務者ハ差押前ニ於テ債務者ニ對シ有セル債權ヲ以テ差押ノ債權ニ對抗シ相殺ノ抗辯ヲ爲スコトヲ得ヘシ



取立命令ノ效力ハ通則トシテ其差押ヘタル債權ノ全額ニ及フヘキモノトス然レトモ其債權全額ヨリ差押債權者ノ債權ヲ差引キタル剩餘ノ部分ハ固ヨリ債務者ニ歸屬スヘキモノトス元來債務者ノ代人トシテ第三債務者ヨリ債權ヲ取立ツル性質ヨリ考フレハ債權全額ノ取立ヲ債權者ニ委スルモ敢テ危険ノ存スルコトナシ然レトモ債務者ノ第三債務者ニ對スル債權カ差押債權者ノ債權ヨリ多キトキハ債務者ニ對スル保護トシテ執行裁判所ハ差押債權者ノ有スル債權額ヲ限度トシ其超過額ハ特ニ債務者ニ於テ其取立ヲ爲シ又ハ其他ノ處分ヲ爲スコトヲ許スコトヲ得ヘシ此手續ヲ爲スニハ債務者ヨリ執行裁判所ニ對シテ其申立ヲ爲シ執行裁判所ハ差押債權者ヲ審訊シテ許否ヲ定ム(第六〇條)此ノ如ク差押債權者ノ取立權ヲ制限シタル以上ハ其取立ヲ爲ササル部分ノ債權ハ執行ノ目的物ヨリ除外セラレタルモノナレハ他ノ債權者ヨリ之カ執行ヲ爲シ得ヘキカ故ニ尙ホ他ノ債權者ヲ保護スルノ必要ナシトシ差押債權者ニ對シテ制限シタル部分ノ債權ニ付テハ他ノ債權者ヨリ之カ配當要求

ヲ爲スコトヲ得サラシメ差押債權者ニ優先ノ辨濟ヲ得セシム而シテ債務者ニ制限以外ノ債權ニ付テ其處分取立等ヲ許シタルトキハ執行裁判所ヨリ其旨ヲ第三債務者及ヒ債權者ニ通知スヘキモノトス(第六〇條)債權者カ第三債務者ニ對シ取立ヲ終リタルトキハ之ヲ執行裁判所ニ届出ツヘキモノトス其届出以前ニ於テハ他ノ債權者ヨリ配當要求ヲ爲シ得ヘク其取立ヲ終了シタル旨ヲ執行裁判所ニ届出テタル後ハ其取立テタル金額ヲ以テ差押債權者カ債權辨濟ヲ受ケタルモノト爲リ他ノ債權者ハ配當要求ヲ爲スヲ得ス(第六〇條第八項第六)又差押債權者カ相當ノ期間内ニ取立行爲ヲ實行セサルトキハ或ハ第三債務者ノ資産缺乏シ遂ニ債權ノ辨濟ヲ受クルコト能ハサル場合アリ是レ債權者ノ懈怠ニ基キ生シタル損害ナルヲ以テ債權者ハ債務者ニ對シ其損害ヲ賠償スルノ責ニ任スヘシ(第六一條)然レトモ債權者カ取立行爲ヲ怠ルニ拘ハラズ利害關係者ヲシテ袖手傍觀セシムルハ法ノ精神ニ非ス故ニ執行力アル正本ニ因リテ配當要求ヲ爲ス各債權者ハ債權者ニ對シテ一定ノ期間内ニ取立行爲



ヲ爲スヘキ旨ヲ催告スルコトヲ得ヘク債權者カ尙ホ債權取立行爲ヲ實行セサルトキハ執行裁判所ノ許可ヲ得テ自ラ取立行爲ヲ爲スコトヲ得ヘシ(第六二條)又差押債權者ノ得タル取立權モ亦一ノ權利ナルカ故ニ未タ取立行爲ヲ終ラサル以前ニ於テハ之カ拋棄ヲ爲シ更ニ轉付命令ヲ求ムルコトヲ得ヘシ然レトモ此場合ニハ其拋棄シタル旨ヲ執行裁判所ニ届出テ且其謄本ヲ第三債務者及ヒ債務者ニ送達セサルヘカラス(第六一條)第三債務者ハ取立命令ノ送達アルモ債務者ニ對スル債務アルトキニ限リ差押債權者ニ對シテ其債務ノ支拂ヲ爲スヘキモノナレトモ或ハ其債務ノ存在ヲ争ヒ或ハ其他ノ原因ニ基キ義務ヲ履行セサルトキハ債權者ハ第三債務者ニ對シテ債務履行ノ訴ヲ提起スルヲ得ヘク此場合ニ於テ執行力アル正本ヲ有シ配當要求ヲ爲ス各債權者ハ差押ヘタル債權ノ有無ニ利害ノ關係ヲ有スルカ故ニ共同訴訟人ト爲リテ原告ニ加ハルノ權利アリトス而シテ債權者ニシテ原告ニ加ハラサル者アルトキハ第三債務者ヨリ第一ノ口頭辯論期日マテニ裁判所ニ對シ右ノ債權者ヲ共同訴

認人トシテ呼出アラシコトヲ請求シ得ヘシ此手續ヲ盡シタル上ハ期日ニ欠席スルモ當事者トシテ其判決ニ服從セサルヘカラス(第六三條)

(口) 轉付命令トハ差押債權者ニ對シ債務者カ第三債務者ヨリ辨濟ヲ受クヘキ債權ヲ券面額ニテ移轉セシムル效果ヲ生スヘキ命令ヲ謂フ(第六〇條)

轉付命令ヲ受ケタル債權者ハ債務者ノ代理人ト爲ルニ非スシテ債權ノ讓受人ト爲ルモノナルカ故ニ其效果トシテ

- (1) 債權者ノ請求權ハ轉付債權カ存スル限り債務者ハ其金高マテ債權辨濟ヲ爲シタルモノト看做サル(第六〇條)
- (2) 轉付命令ニ因リテ得タル權利ヲ拋棄シテ更ニ取立命令ヲ受クルコトヲ得ス
- (3) 轉付命令ニ因リテ得タル債權ニ對シテ他ノ債權者ヨリ配當要求ヲ爲スコトヲ得ス(第六二項)
- (4) 轉付命令ニ因リテ得タル債權ノ危險負擔ハ差押債權者ニ歸ス



券面額ニテ轉付スルトハ差押ヘタル債權全額ヲ移付スルノ義ニ非スシテ若シ差押債權者ノ要求額カ差押債權額ヨリ少額ナルトキハ其差押債權額中ヨリ要求額ノ部分ノミヲ移付スヘク又要求額カ差押債權ヲ超過スルトキハ其差押債權額ヲ全部移付スヘキコト勿論ナリトス故ニ券面額トハ債權ノ命價ノ意義ニシテ眞實ノ價格ニ依ラサルノ謂ナリ而シテ轉付命令ハ券面額ニ於テ債權ヲ移付スル命令ナレハ命價ヲ有セサル債權ニ付テハ轉付ヲ爲スコトヲ得ス尙クモ命價ヲ有スル債權ナルトキハ條件附ナルト期限附ナルトヲ問ハス轉付スルコトヲ得ヘシ但轉付ヲ受ケタル債權ヲ取立ツルハ條件ノ成就若クハ期限ノ到來シタル後ナラサルヘカラス

轉付命令ハ其實行トシテ第三債務者及ヒ債務者ニ裁判所ヨリ送達ノ手續ヲ爲スヘク又差押債權者ニハ其送達ヲ爲シタル旨ヲ通知スヘク(第六〇條第二項)轉付命令ハ第三債務者ニ送達シタル時ヲ以テ其效力ヲ生ス(第六〇條第二項)

(二) 差押債權ノ特別換價處分 差押ヘタル債權カ條件附ナルカ又ハ有期ナルトキ若クハ反對給付ニ繫ルカ又ハ債務者ノ不在破産等ノ他ノ理由アリテ取立ノ困難ナル場合ニハ債權者又ハ債務者ノ申立ニ因リ執行裁判所ハ他ノ特別ナル換價方法ヲ命スルコトヲ得ヘシ其特別ノ方法トハ裁判所ノ意見ニ因リテ定マルヘキモノニシテ例ヘハ或ハ競賣ノ方法ニ依リ或ハ適宜ノ賣買ヲ命スルコトヲ得ヘシ

右ノ命令ヲ爲スニハ債務者内國ニ在テ住所ノ知レタルトキハ其申立ヲ許ス決定前債權者ヲ審訊スヘキモノナレトモ其相手方カ外國ニ在ルカ又ハ住所不明ノ場合ニハ特ニ審訊ヲ爲スヲ要セサルモノトス(第六一條三條)

**第二目 金錢以外ノ有體物ノ引渡若クハ給付ヲ目的トスル債權ニ對スル強制執行**

有價證券若クハ金錢以外ノ有體物ノ引渡又ハ給付ヲ目的トスル債權ノ引渡給付等ニ關スル強制執行ハ債權ニ基クト物權ニ基クトヲ論セス又動産ナルト不動産ナルトニ拘ハラズ特別ノ規定ナキ限ハ金錢ノ債權ニ關スル一般ノ執行方



法ニ依ルヘキモノニシテ(第六一)其特別ノ規定左ノ如シ  
第一 有體動産ニ關スル強制執行

有體動産ヲ目的トスル請求ニ關スル差押ハ執行裁判所ヨリ一面債務者ニ其  
債權ノ處分ヲ禁シ一面第三債務者ニ對シテ動産ヲ執達吏ニ引渡シ若クハ給  
付スヘキコトヲ命令スルヲ以テ之ヲ爲ス(第六一)差押債權者ヨリ委任ヲ受ケ  
タル執達吏ハ第三債務者ニ對シ物件ノ引渡又ハ給付ヲ求ムヘキモノトス若  
シ第三債務者之ニ應セサルトキハ差押債權者ハ更ニ取立命令ヲ執行裁判所  
ヨリ受ケテ取立ノ手續ヲ爲ササルヘカラス然ルニ仍ホ取立命令ノ效ナキト  
キハ差押債權者ヨリ第三債務者ニ對シテ訴ヲ提起シ之カ判決ノ結果トシテ  
強制執行ヲ爲スヘキモノトス  
右有體動産カ執達吏ノ有ニ移リタルトキハ執達吏ハ第五百十二條以下ノ規  
定ニ從ヒテ換價ノ手續ヲ實行スヘキモノナリ(第六一五)轉付命令ハ以上説明  
シタル有體動産ニ付テ付與スルコトヲ得ス蓋シ債權ノ性質上券面額ナキヲ  
以テ之ヲ讓渡スルモ金錢債權ノ辨濟ト爲スコトヲ得サレハナリ(第六一七)

第二 不動産ニ關スル強制執行

不動産ノ引渡ヲ請求スル權利ノ差押ニ付テハ差押債權者ハ先ツ不動産ヲ保  
管スヘキ保管人ノ選任方ヲ不動産所在地ノ區裁判所ニ申請シタル後更ニ執  
行裁判所ニ對シ其保管人ニ不動産ヲ引渡スコトヲ第三債務者ニ命スヘキ引  
渡命令ヲ受ケンコトヲ申立テ此命令ニ因リテ差押ノ實行ヲ爲スヘキモノト  
ス(第六一)而シテ不動産引渡ノ債權ヲ差押ヘタルトキハ第三債務者ハ其不動  
産所在地ノ區裁判所カ差押債權者又ハ第三債務者ノ申立ニ因リテ命シタル  
保管人ニ狀況ヲ述ヘ差押命令ヲ添ヘ保管人ニ引渡ス權利ヲ有シ且差押債權  
者ノ請求ニ因リ之ヲ引渡ス義務ヲ負フ(第六二)執達吏カ不動産ノ引渡ヲ受ケ  
タルトキハ引續キ換價ノ手續ヲ爲スヘキモノニシテ此手續ハ第六百四十條  
以下ニ規定セル普通ノ不動産ニ對スル強制執行ノ規定ニ依ルヘキモノトス  
(第六一六)

第三目 第一目、第二目以外ノ財産權ニ對スル強制執行



金錢ノ支拂ヲ目的トスル債權及ヒ金錢以外ノ有體物ノ引渡給付ヲ目的トスル債權以外ニ尙ホ一種ノ財産權アリ例ヘハ著作權特許權等ノ如シ此等ノ權利モ亦金錢債權ノ辨濟ノ爲メニ差押フルコトヲ得ヘキモノトス然レトモ其權利ハ金錢ニ換價シ得ヘキ權利ニ非サレハ差押ノ目的ト爲スコトヲ得ス然ラサレハ差押債權者ノ金錢債權ヲ辨濟スルニ足ラサレハナリ又其權利ハ債務者ノ財産ニ屬シ且他人ニ讓渡シ得ヘキモノナルコトヲ要ス

右權利ノ差押ニ付テハ第三債務者アルトキハ差押命令ヲ債務者並ニ第三債務者ニ送達シ前述セル債權ニ付テノ執行手續ニ依ル若シ第三債務者ナキトキハ差押ハ債務者ニ權利ノ處分ヲ禁スル命令ヲ送達シタル日時ヲ以テ之ヲ爲シタルモノト看做サル此場合ニ於テハ執行方法トシテ裁判所ハ特別處分殊ニ其權利ノ管理若クハ讓渡ヲ命スルコトヲ得ヘシ(第六二條五條)

**第四目 數名ノ債權者ノ差押及ヒ配當要求**

數名ノ債權者カ同時ニ債權其他ノ財産權ノ執行ヲ申立テタルトキハ前説明シタル手續ニ準據シテ差押命令其他ノ手續ヲ爲スヘキナリ(第六一條九條)有體動産ノ差

押ノ如ク差押アリタル債權ハ他ノ債權者ハ重ネテ之カ差押ヲ爲スヲ得ス配當要求ヲ爲スヲ得ルニ止マル

執行力アル正本ヲ有スル債權者及ヒ民法上配當要求ヲ爲シ得ヘキ債權者ハ差押債權者カ取立ヲ爲シタル旨ヲ執行裁判所ニ届出ツルマテ又ハ執達吏カ賣得金ヲ領收スルマテ配當要求ヲ爲スコトヲ得ヘシ然レトモ差押債權者ニ對シテ轉付命令ノ效力ヲ生シタル後ハ其債權ニ關シテ配當要求ヲ爲スコトヲ得ス如何トナレハ轉付命令ハ債權ヲ讓渡スルモノニシテ轉付セラレタル債權ハ債務者ノ債權ト謂フコトヲ得サルヲ以テ之ニ配當ヲ要求シ得ル理由ナケレハナリ(第六二條)

執行力アル正本ニ因ラサル債權者ハ配當ノ要求ヲ爲スニ當リ其債權ノ原因ヲ開示シ假住所ヲ設クヘキコト第五百九十條ノ規定ノ如ク又債務者ノ認否ヲ三日内ニ執行裁判所ニ申立ツルコト若シ債務者ノ否認アルトキハ訴ヲ起シ債權ヲ確定スヘキコト等第五百九十一條ニ規定セル如キ手續ニ從ハサルヘカラス配當要求ハ裁判所ノ職權ヲ以テ債務者第三債務者及ヒ差押債權者ニ通知スヘ