

382
56

0^m 1 2 3 4 5 6 7 8 9 10 11 12 13 14 15

始



382-56

法學博士仁井田益太郎著

民事訴訟法一斑

東京 書肆 有斐閣



大正 11. 6. 3 全

緒言

本書ハ初學者ヲシテ民事訴訟ニ關スル規定ノ要旨ヲ知ラシメ且既ニ多少研究ノ歩ヲ進メタル者ヲシテ短時日ノ間ニ此規定ノ全部ヲ窺フノ便ヲ得セシムルコトヲ以テ其目的トス若シ本書ニシテ其目的ヲ達スルコトヲ得ハ著者ノ幸之ニ過キサルナリ

大正八年九月下旬

著者

民事訴訟法一斑目次

第一編 總論	一
第一章 民事訴訟ノ意義	一
第二章 民事訴訟ノ種類	四
第三章 民事訴訟法ノ意義及ヒ效力	五
第四章 民事訴訟法ノ用語	七
第二編 訴訟ノ主體	一三
第一部 裁判所	一三
第一章 裁判所ノ種類及ヒ權限	一三
第二章 裁判所ノ構成	一四

第一節 裁判所ノ内部ノ構成	一五
第一款 汎論	一五
第二款 狹義ノ裁判所	一五
第三款 裁判所書記及ヒ執達吏	一八
第四款 裁判所ノ職員ノ除斥及ヒ忌避	一八
第二節 裁判所ノ外部ノ構成(管轄)	二一
第一款 汎論	二一
第二款 管轄ノ種類	二三
第一項 職務ノ管轄	二三
第二項 事物ノ管轄	二四
第三項 土地ノ管轄(裁判籍)	二六
第三款 管轄裁判所ノ指定	三四
第四款 管轄ニ關スル合意	三四
第五款 管轄權存否ノ效果	三五
第三節 裁判所ノ共助	三七
第二部 當事者	三八
第一章 當事者ノ意義及ヒ名稱	三八

第二章 當事者能力	三八
第三章 訴訟能力	三九
第四章 法律上代理人	四三
第五章 第三者ノ訴訟參加	四六
第一節 從參加	四六
第二節 訴訟告知	五一
第三節 第三者ノ指名及ヒ指名參加	五二
第六章 訴訟代理人及ヒ輔佐人	五四
第七章 訴訟費用	六〇
第八章 訴訟上ノ保證	六四
第九章 訴訟上ノ救助	六五
第三編 訴訟行爲	六七
第一章 訴訟行爲ノ意義	六七

第二章 訴訟行為ニ關スル立法主義……………六七

 第一節 辯論主義及ヒ職權主義……………六七

 第二節 口頭主義及ヒ書面主義……………六九

 第三節 法定序列主義及ヒ自由序列主義……………七十二

第三章 裁判所ノ訴訟行為……………七三

 第一節 汎論……………七三

 第二節 裁判……………七五

第四章 當事者ノ訴訟行為……………七九

第四編 訴訟手續……………八一

 第一章 口頭辯論準備書面及ヒ調書……………八一

 第二章 送達……………八八

 第三章 期日及ヒ期間……………九一

 第四章 訴訟行為ノ懈怠及ヒ原狀回復……………九五

第五章 訴訟手續ノ中斷、中止及ヒ休止……………九七

第五編 判決手續……………一〇五

第一部 汎論……………一〇五

 第一章 訴及ヒ判決……………一〇五

 第二章 訴訟手續ノ經過……………一一三

 第二部 第一審ノ訴訟手續……………一一八

 第一章 地方裁判所ノ訴訟手續……………一一八

 第一節 訴ノ提起……………一二九

 第二節 訴ノ提起ノ效果……………一二二

 第三節 訴ノ併合……………一二三

 第一款 共同訴訟……………一二三

 第二款 主參加……………一二八

 第三款 訴ノ客觀的併合……………一三〇

 第四款 反訴……………一三二

第五款	中間ノ確認ノ訴(中間訴訟).....	一三三
第四節	訴ノ取下及ヒ變更.....	一三五
第五節	口頭辯論及ヒ訴訟記録.....	一三八
第六節	證據調.....	一五一
第一款	汎論.....	一五一
第二款	證人ノ訊問.....	一五四
第三款	鑑定人ノ訊問.....	一五六
第四款	證書ノ取調.....	一五八
第五款	檢證.....	一六六
第六款	當事者本人ノ訊問.....	一六六
第七款	證據保全.....	一六七
第七節	判決.....	一六七
第一款	終局判決及ヒ中間判決.....	一六七
第二款	判決ノ基礎.....	一七三
第三款	判決ノ作成.....	一七四
第四款	判決ノ言渡及ヒ送達.....	一七五
第五款	判決ノ更正及ヒ補充.....	一七六
第八節	副席手續.....	一七八

第二章	區裁判所ノ訴訟手續.....	一八七
第三章	上訴.....	一九〇
第一章	汎論.....	一九一
第二章	控訴.....	一九二
第一節	汎論.....	一九二
第二節	控訴ノ提起及ヒ其效果.....	一九三
第三節	附帶控訴.....	一九五
第四節	控訴提起後ノ手續.....	一九七
第三章	上告.....	二〇九
第一節	汎論.....	二〇九
第二節	上告ノ提起及ヒ其效果.....	二一〇
第三節	上告提起後ノ手續.....	二一三
第四章	抗告.....	二一九
第一節	汎論.....	二一九

第二節 ○抗告ノ提起及ヒ其效果……………二二一

第三節 抗告提起後ノ手續……………二二三

第四節 再抗告……………二二六

第四部 再審……………二二八

第一章 汎論……………二二八

第二章 再審ノ訴ノ提起及ヒ其效果……………二三〇

第三章 再審ノ訴ノ提起後ノ手續……………二三二

第六編 強制執行手續……………二三六

第一部 汎論……………二三六

第一章 強制執行及ヒ其手段……………二三六

第二章 執行機關……………二三七

第一節 執達吏……………二三七

第二節 裁判所……………二三九

第三章 強制執行ノ條件……………二四〇

第一節 汎論……………二四〇

第二節 實質的條件……………二四二

第一款 執行名義……………二四二

第二款 他ノ實質的條件……………二四五

第三節 形式的條件……………二四五

第一款 執行力アル正本……………二四五

第一項 汎論……………二四六

第二項 判決其他ノ執行名義ノ執行力アル正本……………二四七

第二款 他ノ形式的條件……………二五三

第四章 執行異議ノ訴……………二五五

第一節 債務者ノ執行異議ノ訴……………二五五

第二節 第三者ノ執行異議ノ訴……………二五七

第五章 強制執行ノ方法又ハ手續ニ關スル申立
及ヒ異議……………二五八

第六章 強制執行手續ニ於ケル抗告……………二六〇

第七章 強制執行ノ障碍……………二六一

第八章 強制執行ノ開始、續行及ヒ終了……………二六四

第九章 強制執行ノ費用……………二六七

第二部 各種ノ強制執行……………二六八

第一章 金錢ノ請求ノ爲ニスル強制執行……………二六八

第一節 汎論……………二六八

第二節 動産ニ對スル強制執行……………二六九

第一款 汎論……………二六九

第二款 有體動産ニ對スル強制執行……………二七〇

第一項 差押手續……………二七〇

第二項 差押手續……………二七〇

第三項 債權者ノ競合……………二七二

第四項 債權者ノ競合……………二七二

第五項 債權其他ノ財産權ニ對スル強制執行……………二七四

第一款 汎論……………二七四

第二款 金錢ノ債權又ハ有體物若クハ有價證券ノ引渡若クハ給付ノ……………二七七

請求ニ對スル強制執行……………二七八

第一目 差押手續……………二七八

第二目 辨濟手續……………二八〇

第三項 他ノ財産權ニ對スル強制執行……………二八六

第四項 債權者ノ競合……………二八六

第四款 配當手續……………二九〇

第三節 不動産ニ對スル強制執行……………二九四

第一款 汎論……………二九四

第二款 強制競賣手續……………二九四

第一項 汎論……………二九四

第二項 賣却條件……………二九五

第三項 強制競賣ノ申立及ヒ競賣手續開始決定……………二九八

第四項 差押ノ效力……………二九九

第五項 債權者ノ競合……………三〇一

第六項 競賣手續開始決定後ノ手續……………三〇三

第七項 競賣ノ實施及ヒ競落……………三〇六

第八項 賣却代金ノ支拂及ヒ配當……………三一〇

第三款 強制管理手續……………三一三

第四節 船舶ニ對スル強制執行……………三一七

第二章 金錢ノ支拂ヲ目的トセサル請求ノ爲ニ
スル強制執行……………三二〇

第一節 物ノ引渡ヲ目的トスル請求ノ爲ニスル強制執行……………三二〇
第二節 行爲ヲ目的トスル請求ノ爲ニスル強制執行……………三二一

第七編 特別訴訟……………三二五

第一章 證書訴訟……………三二五

第二章 人事訴訟……………三三三

第三章 督促手續……………三三四

第四章 假差押手續及ヒ假處分手續……………三三四

第一節 汎論……………三三四

第二節 假差押手續……………三四五

第一款 汎論……………三四五

第二款 假差押命令ニ關スル手續……………三四六

第三款 假差押ノ執行……………三五一

第三節 假處分手續……………三五四

第一款 汎論……………三五五

第二款 手續……………三五六

第八編 公示催告手續及ヒ仲裁手續……………三六一

第一章 公示催告手續……………三六一

第二章 仲裁手續……………三六五

民事訴訟法一斑目次終

民事訴訟法一斑

法學博士 仁井田益太郎著

第一編 總論

第一章 民事訴訟ノ意義

- 一 民事訴訟トハ吾人ノ私權ヲ反對ノ利益ヲ有スル者ニ對シテ保護スルコトヲ目的トスル裁判上ノ手續ヲ謂フ故ニ民事訴訟ハ裁判所ノ干與スル手續ニシテ其目的ハ反對ノ利益ヲ有スル當事者ノ間ニ於テ其一方ノ私權ヲ保護スルニ在リ
- 二 民事訴訟ハ之ヲ非訟事件手續ト區別セサルヘカラス所謂非訟事件手續トハ反對ノ利益ヲ有スル者ナキニ當リ吾人ノ私權ヲ保護スルコトヲ目的トスル手續

ニシテ國家機關ノ干與スルモノヲ謂フ非訟事件手續法ニ規定スル事件、不動産登記及ヒ商業登記等ハ非訟事件ナリ

三 吾人カ民事訴訟ニ依ル私權保護ヲ請求スルニ非サレハ民事訴訟ニ於テ其私權ヲ保護スヘキモノニ非ス民事訴訟ニ依ル私權保護ノ請求ハ訴又ハ強制執行ノ申請等ナリ

四 民事訴訟ニ於テ私權ヲ保護スルニハ法律ノ定ムル所ニ從ヒ民事訴訟ニ依ル私權保護ノ條件カ存在スルコトヲ要ス民事訴訟ニ於テ私權ノ保護ヲ求メタル者及ヒ其相手方カ正當ノ當事者タルコト竝ニ私權保護ノ必要アルコトハ民事訴訟ニ依ル私權保護ノ條件ナリ

民事訴訟ニ依ル私權保護ノ條件カ存在スルトキハ當事者ハ民事訴訟ニ依ル私權保護ヲ國家ニ對シテ請求スル權利ヲ有ス此權利ハ所謂私權保護ノ請求權トス故ニ當事者ハ私權保護ノ請求權ヲ有スル場合ニ限り民事訴訟ニ於テ實際私權ノ保護ヲ受クルコトヲ得訴權及ヒ執行請求權等ハ私權保護ノ請求權ニ屬ス

五 民事訴訟ニ於テ私權ヲ保護スヘキ行爲ハ裁判及ヒ處分ナリ即チ裁判所ハ民事訴訟ニ於テ私權ヲ保護スル爲メ其手段トシテ裁判及ヒ處分ヲ爲スモノナリ

裁判トハ裁判所カ法規及ヒ一定ノ事實ヲ基礎トシ其意思表示ニ依リテ拘束的ニ法律上ノ效果ヲ確定スルコトヲ謂フ裁判ノ拘束力ハ當事者ニ對シテ存在ス然レトモ其拘束力ハ法律ノ定ムル所ニ從ヒ例外トシテ第三者ニ對シテモ存在スルトアリ

裁判ハ總テ私權保護ノ手段ト爲ルモノト謂フヘカラス裁判ニシテ私權保護ノ手段タルモノハ訴訟ノ目的物タル法律關係ニ關スルモノニ限ルモノトス例ヘハ原告カ訴ヲ以テ主張シ若クハ否認スル請求ノ存在若クハ不存在ヲ確定スル裁判ハ私權保護ノ手段タルカ如シ

裁判所ノ處分ハ或行爲ヲ命シ若クハ之ヲ禁スル裁判所ノ命令又ハ或結果ヲ生セシムル裁判所ノ行爲ナリ例ヘハ裁判所カ當事者若クハ證人ヲ呼出シ、口頭辯論ヲ開キ若クハ之ヲ閉チ、當事者ノ一方ノ主張スル請求ノ辨濟ヲ相手方ニ命シ、當事者ノ求ムル離婚ヲ宣言シ又ハ債務者ノ財産ヲ差押ヘ若クハ之ヲ換價スルカ如キ是ナリ

裁判所ノ處分ハ總テ私權保護ノ手段ト爲ルモノト謂フヘカラス唯訴訟ノ目的物ニ關スルモノニ限り私權保護ノ手段タルコトヲ得例ヘハ訴ヲ以テ原告ノ主張ス

ル請求ノ辨濟ヲ被告ニ命シ又ハ債權者カ債務者ノ財産ニ對スル強制執行ヲ求ムルニ當リ其差押ヲ爲スハ私權保護ノ手段タルカ如シ

第二章 民事訴訟ノ種類

一 民事訴訟ニハ左ノ種類アリ

一 判決手續(訴訟若クハ訴訟手續)

判決手續ハ訴ニ因リ開始スル訴訟手續ニシテ判決ヲ以テ裁判ヲ爲スコトヲ目的トス證書訴訟及ヒ人事訴訟ハ特種ノ判決手續ナリ

民事訴訟ニ於テハ民事訴訟ノ一種タル判決手續ヲ狹義ニ於テ訴訟若クハ訴訟手續ト謂フコトヲ通常トス例ヘハ訴訟手續ニ關スル規定トシテ民事訴訟法第一編第三章ニ掲ケタルモノハ判決手續ニ關シ又民事訴訟法ニ於テ訴訟ノ目的物若クハ訴訟物ト謂ヘハ判決手續ノ目的物タル法律關係ヲ指スカ如シ

二 督促手續

督促手續ハ債務者ニ對シテ支拂命令ヲ發スル手續ナリ

三 強制執行手續

強制執行手續ハ債權者ヲシテ請求ノ辨濟ヲ得セシムル手續ナリ

四 假差押手續及ヒ假處分手續

此二箇ノ手續ハ強制執行ノ結果ヲ保全スル爲ニ強制處分ヲ爲ス手續ナリ

二 民事訴訟ニハ前述ノ如ク數多ノ種類アリ而シテ民事訴訟ハ通常ノ場合ニ於テ實行スル訴訟手續タルト特別ノ場合即チ特種ノ事情アル場合ニ於テ實行スル訴訟手續タルトニ依リテ之ヲ通常訴訟及ヒ特別訴訟ニ大別スルコトヲ得證書訴訟、人事訴訟、督促手續、假差押手續及ヒ假處分手續等ハ特別訴訟ニ屬ス

第三章 民事訴訟法ノ意義及ヒ效力

一 民事訴訟法トハ民事訴訟ニ關スル規定及ヒ之ニ干與スル裁判所ニ關スル規定ノ全體ヲ謂フ

民事訴訟ニ關スル規定ハ訴訟行為ノ方式條件、内容及ヒ效力ニ關シ民事訴訟ニ干與スル裁判所ニ關スル規定ハ其權限及ヒ構成ニ關ス狹義ニ於テ民事訴訟法ト謂ヘハ民事訴訟ニ關スル規定ノ全體ヲ指スモノトス

民事訴訟法ノ規定ハ民事訴訟法ト名クル法典、人事訴訟手續法ト名クル法典及ヒ

裁判所構成法ト名クル法典ノ中ニ存在ス然レトモ民事訴訟法ト名タル法典ヲ指シテ民事訴訟法ト謂フコト尠カラズ

二 民事訴訟法ハ公法ニ屬ス凡ソ民事訴訟法ノ規定ハ民事訴訟及ヒ之ニ干與スル裁判所ニ關スルモノナリ而シテ民事訴訟ニ干與スル裁判所ハ民事訴訟法ノ規定ニ從ヒ民事訴訟ニ於テ司法權及ヒ國家ニ屬スル其他ノ權力ヲ行フモノトス故ニ民事訴訟法ハ國家カ民事訴訟ニ關シ統治權ヲ行フ場合ニ於ケル其關係ヲ定ムルモノニ外ナラス是レ民事訴訟法カ一ノ公法タル所以ナリ

三 民事訴訟法ノ規定ハ少數ノ例外ヲ除ク外強行規定ナリ故ニ裁判所又ハ當事者ノ意思ニ依リテ其規定ノ適用ヲ避クルコトヲ得サルヲ通常トス

四 新法タル民事訴訟法ト舊法タル民事訴訟法トアルトキハ其相互ノ關係ヲ定ムル必要アリ又地域ヲ異ニシテ數多ノ民事訴訟法カ存在スルトキハ其相互ノ關係ヲ定ムル必要アルモノトス此等ノ關係ヲ定ムルハ是レ即チ民事訴訟法ノ效力ノ限界ヲ定ムル所以ナリ

新法ノ時ニ於ケル裁判所ノ權限及ヒ構成ハ新法ノ規定ニ依リテ定マリ舊法ノ時ニ於ケル裁判所ノ權限及ヒ構成ハ舊法ノ規定ニ依リテ定マル又新法ノ時ニ於ケル

ル訴訟行為ハ新法ノ規定ニ從ヒ舊法ノ時ニ於ケル訴訟行為ハ舊法ノ規定ニ從フ凡ソ法律カ其效力ヲ有スル時ニ在リテハ總テ之ニ依ルヘキモノトス是レ右ノ原則ヲ認ムヘキ所以ナリ

裁判所ノ權限及ヒ構成ハ其ノ屬スル地域ノ民事訴訟法ノ規定ニ依リテ定マル又訴訟行為ハ行為地ニ於ケル民事訴訟法ノ規定ニ從フ故ニ訴訟行為ノ方式條件內容及ヒ效力ハ行為地法ニ依リテ定マル凡ソ法律ハ一定ノ領域ヲ有シ或地域ノ法律ハ總テ其地域ニ於テ行ハルヘキモノトス是レ右ノ原則ヲ認ムヘキ所以ナリ民事訴訟法ノ效力ノ限界ハ理論上以上述ヘタル原則ニ依リテ定マルヘキモノトス然レトモ立法者ハ便宜上此原則ニ反スル規定ヲ設クルコトナキニ非ス

第四章 民事訴訟法ノ用語

民事訴訟法ノ用語ニシテ先ツ説明ヲ爲スノ必要アルモノハ左ノ如シ

一 申立及ヒ申請

申立及ヒ申請トハ裁判所ノ行為ヲ求ムルコトヲ謂フ然レトモ申立ハ狹義ニ於テハ口頭辯論ヲ經ルコトヲ要スル裁判ヲ求ムルコトヲ指シ又申請ハ狹義ニ於

テハ之ヲ經ルコトヲ要セサル裁判ヲ求ムルコトヲ指ス(三七・四六・五六・五七八四・八五・二一〇・一一七・一五七・一六九・一七〇・一七一・一七四・一七五・一八八・一九〇・一九六・二二二・二七四・五一六等)

二 請求

請求トハ私法上ノ請求權ノ義ナリ是レ民事訴訟法ニ於ケル幾多ノ規定ニ依リテ明ナル所トス

私法上ノ請求ハ給付ノ訴ノ目的物トス蓋シ此訴ハ斯ル請求ヲ認メテ其辨濟ヲ命スル判決ヲ爲スコトヲ求ムル訴ナルヲ以テナリ民事訴訟法ニ於テハ私法上ノ請求ヲ目的物トスル給付ノ訴ニ著眼シテ規定ヲ設ケタリ然レトモ其規定ハ確認ノ訴及ヒ形成ノ訴ニ之ヲ準用スヘキモノトス確認ノ訴ハ單ニ法律關係ノ存在又ハ不存在ヲ確定スル判決ヲ求ムル訴ナリ又形成ノ訴ハ形成權若クハ法律上ノ效果ヲ生セシムル判決ヲ求ムル權利ヲ認メテ其效果ヲ生セシムル判決ヲ爲スコトヲ求ムル訴トス本書ニ於テハ民事訴訟法ノ例ニ倣ヒ通常給付ノ訴ニ著眼シテ説明ヲ爲スモ其説明ハ確認ノ訴及ヒ形成ノ訴ニ應用セラルヘキモノトス

前ニ述ヘタル如ク民事訴訟法ニ於テハ私法上ノ請求權ヲ指シテ請求ト謂ヘリ然レトモ他人ノ行爲ヲ要求スルコトヲ指シテ請求ト謂ヒ又ハ權利ヲ主張スルコトヲ指シテ請求ト謂フコトアリ物ヲ請求スト謂ヒ又ハ自己ノ爲ニ請求ヲ爲スト謂フカ如キ是ナリ(一七五)

三 本案

本案トハ主タル事項ノ義ナリ故ニ民事訴訟法ニ於テ本案ト稱スルモノハ場合ニ依リテ異ル例ヘハ訴訟手續上ノ問題ニ關スル辯論ニ對シテ訴訟物ニ關スル辯論ヲ本案ノ辯論ト稱シ訴訟受繼ノ辯論ニ對シテ訴訟事件其モノニ關スル辯論ヲ本案ノ辯論ト稱シ訴訟費用ノ裁判ニ對シテ訴訟事件ノ裁判ヲ本案ノ裁判ト稱シ又ハ再審ノ辯論ニ對シテ本訴訟ノ辯論ヲ本案ノ辯論ト稱スルカ如シ(三〇六・二八二・一九八・二〇六・二〇七・三七九・四一四・四七九・四八六)然レトモ民事訴訟法ニ於テハ訴訟物ヲ指シテ本案ト謂フコトヲ通常トス

四 攻撃方法及ヒ防禦方法

攻撃方法トハ原告カ訴ノ申立ヲ維持スル爲ニ提出スル訴訟材料ヲ指シ又ハ原告カ訴ノ申立ヲ維持スル爲ニ訴訟材料ヲ提出スル行爲ヲ指ス又防禦方法トハ

被告カ訴ノ申立ニ對スル自己ノ申立ヲ維持スル爲ニ提出スル訴訟材料ヲ指シ
 又ハ被告カ訴ノ申立ニ對スル自己ノ申立ヲ維持スル爲ニ訴訟材料ヲ提出スル
 行爲ヲ指スモノナリ故ニ原告又ハ被告カ自己ノ利益ノ爲ニ提出スル法律上ノ
 意見事實證據方法及ヒ證據抗辯並ニ原告又ハ被告カ自己ノ利益ノ爲ニ爲ス相
 手方ノ事實上ノ主張ニ對スル陳述等ハ攻撃若クハ防禦ノ方法トス然レトモ攻
 撃若クハ防禦ノ方法ハ狹義ニ於テ證據方法及ヒ證據抗辯ヲ除外ス(五五七六二
 ○九二一四)

五 當事者ノ辯論

當事者カ事情ニ從ヒテ裁判ノ基礎ヲ作ルニ足ルヘキ陳述ヲ爲スハ是レ即チ其
 辯論ナリ當事者ノ辯論ハ裁判所ニ於ケル口頭演述ニ依リ之ヲ爲スコトヲ要ス
 (一〇三一一〇三)故ニ當事者ノ辯論ハ其口頭辯論ニ外ナラス

六 當事者ノ審訊

當事者ノ審訊トハ裁判所カ當事者ヲシテ其利益ノ爲メ口頭又ハ書面ニ依リ事
 件ニ付キ陳述ヲ爲サシムルコトヲ謂フ口頭辯論ハ一ノ口頭陳述ナルカ故ニ裁
 判所カ當事者ヲ審訊スルニ當リテハ其意見ニ從ヒ口頭辯論ヲ命スルコトヲ得

(五七三〇一三八六五九七)

七 職權調査

職權調査トハ裁判所カ當事者ノ主張セサル事項ト雖モ之ヲ斟酌シ且當事者間
 ニ爭ナキ事項ト雖モ證據ニ依リ之ヲ認ムヘキコトヲ謂フ故ニ事實ニ付キ職權
 調査ヲ爲スヘキ場合ニ於テハ裁判所ハ當事者カ事實ヲ主張セサルトキト雖モ
 之ヲ斟酌シ且當事者カ相手方ノ主張セル事實ヲ自白シ又ハ之ヲ爭ハサルトキ
 ト雖モ心證ヲ得タルトキニ限り之ヲ認ムヘキモノトス

裁判所カ職權調査ヲ爲スヘキ場合ニ於テハ當然職權ヲ以テ證據調査ヲ爲スヘキ
 モノト謂フコトヲ得ス之ヲ要スルニ裁判所カ職權ヲ以テ證據調査ヲ爲スコトハ
 職權調査ノ範圍ニ屬スルモノニ非サルナリ(二五二一號)裁判所カ職權ヲ以テ證
 據調査ヲ爲スコトヲ得ルヤ否ヤハ法律ニ於テ別ニ規定スル所ニ依リ定マルモノ
 トス(一一五一一六一一七八訴一四二六四六六七七四)

八 證明及ヒ疏明

當事者カ裁判所ヲシテ充分ノ心證ヲ得セシムルコトヲ指シテ證明ト謂ヒ當事
 者カ裁判所ヲシテ一應ノ心證ヲ得セシムルコトヲ指シテ疏明ト謂フ(三五五)

一一二・一七六・二一九二五二七四〇等疏明ノ用ニ供セラルル證據方法ハ是レ即チ疏明方法ナリ

疏明ハ裁判所ヲシテ一應ノ心證ヲ得セシムルノ謂ナリ故ニ當事者カ其事實上ノ主張ヲ疏明スヘキ場合ニ於テハ裁判所ヲシテ其主張ヲ一應眞實ナリト思料セシムヘキ證據方法ヲ提出スルヲ以テ足レリ然レトモ即時ニ取調フルコトヲ得サル證據方法ハ疏明ノ爲ニ之ヲ提出スルコトヲ得ス(二二〇)

九 裁判

裁判トハ既ニ述ヘタル如ク裁判所カ法規及ヒ一定ノ事實ヲ基礎トシ其意思表示ニ依リテ拘束的ニ法律上ノ效果ヲ確定スルコトヲ謂フ民事訴訟法ニ於テハ此意義ニ於テ裁判ナル語ヲ用ユルコト尠カラス例ヘハ民事訴訟法第二百四十四條ニ於ケルカ如シ

右ニ述ヘタル裁判ハ實質的意義ノ裁判ナリ民事訴訟法ハ實質的意義ニ於テ裁判ナル語ヲ用ユル外尙ホ形式的意義ニ於テ裁判ナル語ヲ用キタリ即チ民事訴訟法ニ於テハ裁判所ノ意思表示ノ内容ノ如何ヲ問ハス其意思表示ヲ裁判ト謂ヘリ

第二編 訴訟ノ主體

第一部 裁判所

第一章 裁判所ノ種類及ヒ權限

一 裁判所ニハ通常裁判所及ヒ特別裁判所ノ別アリ
通常裁判所トハ一切ノ民事訴訟及ヒ刑事訴訟ニ付キ裁判ヲ爲ス權限ヲ有スル裁判所ヲ謂フ通常裁判所ニハ區裁判所、地方裁判所、控訴院及ヒ大審院ノ四種アリ(裁
構一)

特別裁判所トハ或制限内ニ於テノ民事訴訟及ヒ刑事訴訟ニ付キ裁判ヲ爲ス權限ヲ有スル裁判所ヲ謂フ(裁構二)例ヘハ臺灣總督府法院、朝鮮總督府裁判所及ヒ特許局ノ如シ

民事訴訟ノ主體トシテ之ニ干與スル通常裁判所ノ權限及ヒ構成ハ裁判所構成法及ヒ民事訴訟法ニ依リテ定マル
裁判所ニ關スル爾後ノ説明ハ民事訴訟ノ主體トシテ之ニ干與スヘキ通常裁判所

ニ關ス

二 裁判所ハ裁判權ヲ有ス即チ裁判所ハ司法機關トシテ裁判ヲ爲スコトニ依リ司法權ヲ行使スル權限ヲ有スルモノトス然レトモ司法機關タル裁判所ノ權限ハ獨リ之ニ止ラス即チ裁判所ハ裁判ヲ爲ス權限ヲ有スル外法律ノ定ムル所ニ依リ司法機關トシテ尙ホ他ノ權限ヲ有ス殊ニ執行權即チ強制執行ヲ爲ス權限ハ裁判所ニ屬スルモノトス

裁判所ノ權限ハ後ニ説明スル如ク單獨判事若クハ部、裁判所書記及ヒ執達吏其機關トシテ之ヲ行フ裁判所ノ機關トシテ其權限ニ屬スル裁判權ヲ行フ單獨判事及ヒ部ハ狹義ノ裁判所ナリ

三 裁判所ハ司法機關ナリ然レトモ亦一面ニ於テ司法行政機關トシテ裁判所構成法ノ定ムル訴訟ニ從ヒ或種類ノ司法行政事務ヲ取扱フ權限ヲ有ス而シテ此權限ハ合議裁判所長、合議裁判所ノ部長、區裁判所ノ一人ノ判事若クハ監督判事及ヒ書記課カ司法行政機關タル裁判所ノ機關トシテ之ヲ行フモノトス

第二章 裁判所ノ構成

第一節 裁判所ノ内部ノ構成

第一款 汎論

一 單獨判事若クハ部、裁判所書記及ヒ執達吏ハ裁判所ヲ構成ス即チ區裁判所ハ單獨判事、裁判所書記及ヒ執達吏ニ依リテ構成セラレ大審院、控訴院及ヒ地方裁判所ハ部及ヒ裁判所書記ニ依リテ構成セラル

二 裁判所ヲ構成スル單獨判事若クハ部、裁判所書記及ヒ執達吏ハ裁判所ノ機關トシテ其權限ヲ行フモノナリ

裁判所ノ機關タル單獨判事若クハ部、裁判所書記及ヒ執達吏ノ間ニ於ケル權限ノ分配ハ絶對的ナリ故ニ其分配ニ關スル規定ハ裁判所ノ機關ノ意思又ハ當事者ノ意思ニ依リテ其適用ヲ避クルコトヲ得サルノミナラス此規定ニ反スル行爲ハ其效力ヲ生スルコトヲ得ス

第二款 狹義ノ裁判所

一 區裁判所ニハ一人若クハ二人以上ノ判事ヲ置キ地方裁判所、控訴院及ヒ大審院ニハ一若クハ二以上ノ部ヲ置ク(裁構一、二、三、一九、二、三四、二、四三、二)

二 區裁判所ノ裁判權ハ單獨判事カ其機關トシテ之ヲ行ヒ地方裁判所、控訴院及

ヒ大審院ノ裁判權ハ部カ其機關トシテ之ヲ行フモノナリ(裁構一・三三・四〇・五三)』
 民事訴訟法ニ於テハ裁判所ノ機關トシテ其裁判權ヲ行フ單獨判事及ヒ部ヲ狹義
 ニ於テ裁判所ト名ク(三五・一三六・四五・五六・六〇・七〇・七一・七二・九七・二一〇・二〇三・
 一・二四乃至一二七・一五七・四二二・四八八・殊ニ同法ニ於テ裁判長、受命判事又ハ受託
 判事ニ對シテ裁判所ト謂ヘハ訴訟事件ニ付キ裁判ヲ爲スヘキ單獨判事若クハ部
 ヲ指スモノトス(一〇九・一一二・一一三・一七二・二七八・二八三・二八七・三一九等)

三 部ハ數人ノ判事ヲ以テ之ヲ組立ツ即チ地方裁判所及ヒ控訴院ノ部ハ三人ノ
 判事ヲ以テ之ヲ組立テ大審院ノ部ハ五人ノ判事ヲ以テ之ヲ組立ツルモノトス(裁
 構三二・四〇・五三)

部ヲ組立ツル數人ノ判事ノ中一人ヲ裁判長トス(裁構三二・四〇・五三)裁判長トハ部
 ノ一員タル判事ニシテ法律ノ規定ニ依リ部ヲ代表スルモノヲ謂フ裁判長カ口頭
 辯論ヲ開キ若クハ之ヲ閉チ又ハ口頭辯論ヲ指揮シ又ハ裁判所ノ裁判ヲ言渡スカ
 如キ場合ニ於テハ法律ノ規定ニ依リ部ヲ代表スルモノトス(一〇九)

部ヲ組立ツル判事ニシテ裁判長ニ非サル者ヲ陪席判事トス(一一二・三三・一五三・二
 二)

部ヲ組立ツル數人ノ判事ノ中一人カ受命判事タルコトアリ受命判事トハ部ノ一
 員タル判事ニシテ部ノ決議ニ依リ之ヲ代表スルモノヲ謂フ部ハ法律ニ別段ノ規
 定アル場合ニ限り受命判事ヲ命スルコトヲ得受命判事ノ指名ハ裁判長之ヲ爲ス
 (二二・一二七・三二七・八二九・六三一・一八)

部ニ部長ヲ置ク部長ハ部ノ事務ヲ監督シ、部ノ内部ニ於テ事務ヲ分配ス(裁構二〇、
 三・三五、三四・四三)故ニ部長ハ裁判所ノ機關トシテ其司法行政事務ノ一部ヲ行フニ
 過キス

四 部カ裁判ヲ爲スニ當リテハ之ヲ組立ツル數人ノ判事ノ合議及ヒ評決ヲ必要
 トス故ニ部ハ合議體ナリ部ヲ組立ツル數人ノ判事ノ合議及ヒ評決ニ關シテハ裁
 判所構成法ニ詳細ノ規定アリ(裁構一一九乃至一二四)

五 區裁判所ノ判事ハ單獨ニテ訴訟ニ干與ス故ニ法律上裁判長ニ屬スル職務ハ
 總テ區裁判所ノ單獨判事ニ屬スルモノナリ

六 單獨判事ニ依リテ裁判權ヲ行フ裁判所ハ之ヲ單獨裁判所ト名ケ合議體タル
 部ニ依リテ裁判權ヲ行フ裁判所ハ之ヲ合議裁判所ト名ク(裁構三・一九・三四等)區裁
 判所ハ單獨裁判所ニシテ地方裁判所、控訴院及ヒ大審院ハ合議裁判所ナリ

第三款 裁判所書記及執達吏

- 一 區裁判所ノ各判事及ヒ合議裁判所ノ各部ノ爲メ少クトモ一人ノ書記ヲ置ク
(裁構八五、二)又區裁判所ニハ相當ナル員數ノ執達吏ヲ置ク(裁構九、九四)
- 二 裁判所書記ハ裁判所ノ機關トシテ訴訟ニ關スル或事項ヲ認證ス殊ニ口頭辯論調書及ヒ其他ノ調書ヲ作成シ判決言渡ノ日及ヒ原本領收ノ日ヲ原本ニ附記シ、訴訟記録又ハ判決其他ノ裁判ノ正本、謄本若クハ抄本ヲ付與シ竝ニ判決確定ノ證明書又ハ執行文ヲ付與スルモノナリ(一二九乃至一三五、二二四、二二四、二四、四九、九五、一六、五六〇)此他裁判所書記ハ法律ノ規定ニ從ヒテ裁判所ノ權限ヲ行フ殊ニ裁判所ヨリ送達スル書類ノ送達ヲ施行シ又ハ送達吏ヲシテ其送達ヲ施行セシム(一三六、一四三、三一五七)
- 三 執達吏ハ裁判所ノ機關トシテ裁判所ヨリ發スル文書ヲ送達シ且法律ニ定ムル所ニ從ヒ強制執行其他ノ強制處分ヲ爲ス(一三六、五三一、裁構九、九八)

第四款 裁判所ノ職員ノ除斥及ヒ忌避

- 一 判事ハ民事訴訟法第三十二條ニ定ムル事情アルトキハ法律ニ依リ其職務ノ執行ヨリ除斥セラル即チ法律上當然職務ノ執行ヲ爲スコトヲ得サルナリ例ヘハ

判事若クハ其婦カ當事者ナルカ又ハ當事者ノ一方若クハ其配偶者ノ親族ナル場合ノ如シ

- 二 判事カ法律ニ依リ職務ノ執行ヨリ除斥セラルルニ拘ラス其執行ヲ止メサルトキ又ハ偏頗ノ恐アルトキハ各當事者ハ判事ヲ忌避スルコトヲ得偏頗ノ忌避ハ判事カ不公平ナル裁判ヲ爲スコトヲ疑フニ足ルヘキ情況アル場合ニ於テ之ヲ爲スコトヲ得(三三)

除斥ノ原因タル事情ヲ理由トスル忌避ハ訴訟カ如何ナル程度ニ在ルヲ問ハス之ヲ爲スコトヲ得之ニ反シテ偏頗ノ恐アルコトヲ理由トスル忌避ハ當事者カ忌避セラルル判事ノ面前ニ於テ申立ヲ爲シ又ハ相手方ノ申立ニ對スル陳述ヲ爲シタルトキハ之ヲ爲スコトヲ得ス(三四)但忌避ノ原因カ其後ニ生シ又ハ其後ニ之ヲ覺知シタルトキハ此限ニ在ラス忌避ノ原因及ヒ右ノ例外的規定ノ適用ヲ生スヘキ事情ハ之ヲ説明スヘキモノトス忌避セラレタル判事ノ職務上ノ陳述ハ説明ヲ爲スカ爲ニ之ヲ引用スルコトヲ得(三四、三五、二二三)

- 三 判事ヲ忌避スルニハ忌避ノ申請ヲ爲ササルヘカラス此申請ハ判事所屬ノ裁判所ニ之ヲ爲スヘキモノトス(二五、一)

四 忌避ノ申請ニ關スル裁判ハ忌避セラレタル判事カ合議裁判所ニ屬スルトキハ其裁判所之ヲ爲ス但忌避セラレタル判事ハ其裁判ニ參與スルコトヲ得ス若シ其裁判所カ忌避セラレタル判事ノ退去ニ因リ決定ヲ爲スコト能ハサルニ至リタルトキハ直近上級ノ裁判所其申請ニ付キ裁判ヲ爲ス又區裁判所判事カ忌避セラレタルトキハ其上級ノ地方裁判所忌避ノ申請ニ付キ裁判ヲ爲ス但區裁判所判事カ忌避ノ申請ヲ正當トスルトキハ之ニ付キ裁判ヲ爲スコトヲ要セス(三六)

忌避ノ申請ニ關スル裁判ハ口頭辯論ヲ經スシテ之ヲ爲スコトヲ得忌避セラレタル判事ハ此裁判ノ前ニ其申請ノ理由ニ付キ職務上意見ヲ述フヘキモノトス(三七)

忌避ノ申請ヲ正當トスル裁判ニ對シテハ上訴ヲ爲スコトヲ得ス然レトモ之ヲ不當トスル裁判ニ對シテハ即時抗告ヲ爲スコトヲ得(三八)

五 判事カ忌避セラレタルトキハ忌避ノ申請ノ完結ニ至ルマテ一切ノ行爲ヲ避クヘキモノナリ然レトモ偏頗ノ爲メ忌避セラレタル判事ハ猶豫スヘカラサル行爲ヲ爲スヘキモノトス(三九)

六 忌避ノ申請ニ付キ管轄權ヲ有スル裁判所ハ其申請アラサルモ忌避ノ原因タル情況ニ付キ判事ヨリ申出アルトキ(回避)又ハ他ノ事由ヨリシテ判事カ法律ニ依

リ除斥セラレル疑アルトキハ亦裁判ヲ爲ス此裁判ハ當事者ヲ審訊セスシテ之ヲ爲スヘキモノトス又此裁判ハ之ヲ當事者ニ送達スルコトヲ要セス(四〇)

七 判事ノ除斥及ヒ忌避ニ關スル規定ハ裁判所書記ニ準用セラル但必要ナル裁判ハ書記所屬ノ裁判所之ヲ爲ス(四一)又執達吏ハ執達吏規則第八條ノ定ムル所ニ依リテ其職務ノ執行ヨリ除斥セラル

第二節 裁判所ノ外部ノ構成(管轄)

第一款 汎論

一 法律ハ其規定ヲ以テ數多ノ裁判所ノ間ニ事務ヲ分配シ裁判所ヲシテ一定ノ範圍内ニ於テ訴訟事件ヲ取扱ハシム事務分配ノ規定ニ從ヒテ裁判所ニ屬スル事務ノ範圍ハ是レ即チ裁判所ノ管轄ナリ而シテ裁判所カ管轄ニ關スル規定ニ從ヒテ或訴訟事件ヲ取扱フヲ得ルコトハ是レ即チ其管轄權トス

二 裁判所ハ其管轄ニ屬スル訴訟事件ノミヲ取扱フコトヲ得故ニ裁判所カ或訴訟事件ニ付キ管轄權ヲ有スルヤ否ヤハ職權ヲ以テ之ヲ調査スヘキモノトス然レトモ當事者カ管轄ノ合意ヲ爲スコトヲ得ル場合ニ於テハ管轄權ノ基礎タル事實ニ付キ當事者ノ自白ノ效力ヲ認ムヘキモノナリ故ニ此場合ニ於テハ職權調査ハ

一定ノ事實カ管轄權ヲ生ズルヤ否ヤニ關シテノミ之ヲ爲スヘキモノトス(一一一、二四八)

三 法律ハ裁判所ノ管轄ヲ定ムルニ當リ職務ノ種類、訴訟ノ目的物ノ種類及ヒ訴訟事件ノ數ヲ以テ其標準ト爲セリ

職務ノ種類ニ依ル管轄ハ裁判又ハ處分ノ種類ヲ基礎ト爲スモノナリ又訴訟ノ目的物ノ種類ニ依ル管轄ハ訴訟ノ目的物ノ性質又ハ價額ヲ基礎ト爲スモノトス又訴訟事件ノ數ニ依ル管轄ハ裁判所ニ屬スル一定ノ區域(管轄區域)ヲ基礎ト爲スモノナリ

法律ハ當事者ノ便ヲ計ル爲メ裁判所ヲ各地方ニ置キ且其權限行使ノ土地ノ限界ヲ設クルト同時ニ訴訟事件ノ數ニ依リテ管轄ヲ定ムル爲メ裁判所ニ屬スル區域ヲ劃定シ之ヲシテ其區域内ニ於テノミ其權限ヲ行ハシムルノミナラス其區域ニ屬スル訴訟事件ノミヲ取扱ハシム是レ訴訟事件ノ數ニ依ル管轄ハ前述ノ如ク裁判所ニ屬スル一定ノ區域ヲ基礎ト爲スモノニ外ナラサル所以ナリ此ノ如ク裁判所ニ屬スル一定ノ區域ハ管轄ノ基礎ト爲ルカ故ニ其管轄區域ナリ而シテ訴訟事件カ裁判所ノ管轄區域ニ屬スルモノト認ムルニハ訴訟事件ト裁判所ノ管轄區域

トノ間ニ一種ノ關係アルコトヲ要ス故ニ訴訟事件ノ數ニ依ル管轄即チ裁判所ノ管轄區域ヲ基礎トスル管轄ハ畢竟訴訟事件ト裁判所ノ管轄區域トノ關係ニ依ル管轄ニ外ナラス

裁判所ノ職務ノ種類ニ依ル管轄ハ之ヲ職務ノ管轄ト名ケ訴訟ノ目的物ノ種類ニ依ル管轄ハ之ヲ事物ノ管轄ト名ケ訴訟事件ト裁判所ノ管轄區域トノ關係ニ依ル管轄ハ之ヲ土地ノ管轄ト名ケ裁判所ノ管轄ノ種類ニ依リ其管轄權ニハ亦職務ノ管轄權、事物ノ管轄權及ヒ土地ノ管轄權ノ別アリ

第二款 管轄ノ種類

第一項 職務ノ管轄

一 職務ノ管轄ニシテ訴訟詳言セハ判決手續ニ關スルモノハ左ノ如シ

一 區裁判所又ハ地方裁判所ハ訴ヲ管轄ス即チ訴ハ事情ニ從ヒ區裁判所又ハ地方裁判所ノ管轄ニ屬ス故ニ此等ノ裁判所ハ第一審裁判所ナリ(裁構一四・二六、一號)

二 地方裁判所ハ第一審裁判所タル區裁判所ノ判決ニ對スル控訴ヲ管轄シ控訴院ハ第一審裁判所タル地方裁判所ノ判決ニ對スル控訴ヲ管轄ス即チ控訴ハ

事情ニ從ヒ地方裁判所又ハ控訴院ノ管轄ニ屬ス故ニ此等ノ裁判所ハ第二審裁判所即チ控訴裁判所ナリ(裁構二六、二號三七、一號)

三 大審院ハ地方裁判所又ハ控訴院カ第二審裁判所トシテ爲シタル判決ニ對スル上告ヲ管轄ス故ニ大審院ハ第三審裁判所即チ上告裁判所ナリ(裁構五〇、一號)

訴訟詳言セハ判決手續カ第一審、第二審若クハ第三審ニ於テ現ニ繫屬シ若クハ前ニ繫屬シタル裁判所ハ之ヲ受訴裁判所ト名ク

二 判決手續以外ノ訴訟手續ニ關スル職務ノ管轄ハ別ニ説明スル所ニ依リテ之ヲ知ルヘシ

第二項 事物ノ管轄

一 訴ハ訴訟ノ目的物ノ種類ニ從ヒテ第一審裁判所タル區裁判所又ハ地方裁判所ノ管轄ニ屬ス故ニ事物ノ管轄ハ訴訟物ノ種類ニ依ル第一審裁判所ノ管轄ニシテ判決手續ニ關スルモノトス

二 事物ノ管轄ニ關シテハ民事訴訟法ニ別段ノ規定アル場合ノ外裁判所構成法ノ規定ニ從フ(二)事物ノ管轄ニ關スル裁判所構成法ノ規定ハ左ノ如シ

一 裁判所構成法第十四條ニ掲クル訴ハ區裁判所ノ管轄ニ屬ス殊ニ訴訟物ノ

金額又ハ價額カ五百圓ヲ超過セサル訴ハ同條ノ規定ニ依リ區裁判所ノ管轄ニ屬スルモノトス

二 區裁判所ノ管轄ニ屬セサル總テノ訴ハ地方裁判所ノ管轄ニ屬ス(裁構二六)故ニ地方裁判所ハ別段ノ規定アル場合ノ外總テノ訴ヲ管轄スルモノトス但裁判所構成法第三十八條ニハ一ノ例外アリ

三 事物ノ管轄ハ右ニ述ヘタル如ク訴訟物ノ價額ニ依リテ定マルコトアリ故ニ或訴カ區裁判所ノ管轄ニ屬スルヤ又ハ地方裁判所ノ管轄ニ屬スルヤヲ定ムルニハ訴訟物ノ價額ヲ算定スルノ必要ヲ生スルコトアリ

訴訟物ノ價額ハ裁判所之ヲ算定ス而シテ民事訴訟法ニ別段ノ規定アル場合ノ外其意見ヲ以テ之ヲ算定スヘキモノナリ(六、一)然レトモ事物ノ管轄カ訴訟物ノ價額ニ依リ定マル場合ニ於テハ原告ハ區裁判所ニ訴ヲ提起スヘキヤ又ハ之ヲ地方裁判所ニ提起スヘキヤヲ決スル爲メ自ラ其價額ヲ算定スルノ必要アリ

裁判所ハ訴訟物ノ價額ヲ算定スルニ付キ必要アルトキハ申立ニ因リ證據調ヲ命シ又ハ職權ヲ以テ檢證若クハ鑑定ヲ命スルコトヲ得(六、二)

訴訟物ノ價額ノ算定ニ付キ裁判所ノ據ルヘキ民事訴訟法ノ規定ハ左ノ如シ

- 一 訴訟物ノ價額ハ起訴ノ日時ニ於ケル價額ニ依リ之ヲ算定ス(三、一)
 - 二 果實、損害賠償及ヒ訴訟費用ハ法律上牽連スル主タル請求ニ附帶シ一ノ訴ヲ以テ之ヲ請求スルトキハ其價額ヲ訴訟物ノ價額ニ算入セス(三、二)
 - 三 原告カ訴ヲ併合スルトキハ前號ニ掲クルモノヲ除ク外訴訟物ノ價額ヲ合算ス(四、一)
 - 四 本訴ト反訴トノ訴訟物ノ價額ハ之ヲ合算セス(四、二)
- 民事訴訟法ニ於テハ右ニ述ヘタル外訴訟物ノ價額算定ノ標準タル第五條ノ規定ヲ設ケタリ
- 四 事物ノ管轄ハ專屬ナルコトアリ斯ル場合ニ於テハ原告ハ法律上事物ノ管轄權ヲ有スル裁判所ニノミ訴ヲ提起スルコトヲ得即チ絶對ニ他ノ裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得ス(三、一)

第三項 土地ノ管轄(裁判籍)

- 一 或第一審裁判所カ或訴訟事件ニ付キ土地ノ管轄權ヲ有スルトキハ其訴訟事件ノ被告ハ其第一審裁判所ノ裁判權ニ服從ス此服從關係ハ所謂裁判籍ナリ故ニ裁判籍ハ被告ニ關スルモノナリ而シテ或第一審裁判所カ土地ノ管轄權ヲ有スル

トキハ被告ノ裁判籍ハ其第一審裁判所ノ管轄區域内ニ在ルモノトス故ニ土地ノ管轄ニ關スル説明ハ裁判籍ニ關スルモノニ外ナラス

- 二 裁判籍ニハ普通裁判籍及ヒ特別裁判籍ノ別アリ今被告ノ裁判籍カ本則トシテ總テノ訴ニ關スルトキハ其裁判籍ヲ名ケテ普通裁判籍ト稱ス(一〇、二)故ニ普通裁判籍ハ本則トシテ總テノ訴ニ關シテ存在スル裁判籍ナリ又被告ノ裁判籍カ或訴ノミニ關スルトキハ其裁判籍ヲ名ケテ特別裁判籍ト稱ス故ニ特別裁判籍ハ或訴ノミニ關シテ存在スル裁判籍ナリ

三 普通裁判籍ハ左ノ事情ニ依リテ定マル

- 一 人ノ普通裁判籍ハ其住所ニ依リテ定マル(一〇、一)故ニ或人ハ或第一審裁判所ノ管轄區域内ニ住所ヲ有スルトキハ其人ハ其第一審裁判所ノ管轄區域内ニ普通裁判籍ヲ有シ其第一審裁判所ハ專屬裁判籍ノ存スル場合ノ外其人ニ對スル總テノ訴ニ付キ法律上管轄權ヲ有ス之ヲ要スルニ或人ノ普通裁判籍アル地ノ裁判所ハ本則トシテ其人ニ對スル總テノ訴ニ付キ管轄權ヲ有スルモノナリ

(一〇、二)

民事訴訟法ニ於テハ普通裁判籍ニ關シ法律上ノ住所ヲ認ムルコトアリ即チ民

事訴訟法ハ或人カ或土地ニ住所ヲ有セサルニ拘ラス其人ノ普通裁判籍ヲ定ムル爲メ其土地ニ其人ノ住所アルモノト看做スコトアリ左ノ如シ

イ 軍人、軍屬ノ普通裁判籍ニ付テハ兵營地又ハ軍艦定繫所ヲ以テ其住所ノ所在地トス然レトモ豫備、後備ノ軍籍ニ在ル者及ヒ兵役義務履行ノ爲ニノミ服役スル軍人、軍屬ノ裁判籍ニ付テハ此限ニ在ラス(一一)

ロ 外國ニ在リテ治外法權ヲ有スル帝國官吏、其家族及ヒ從者ノ普通裁判籍ニ付テハ本邦ニ於テ最後ニ有セシ本人ノ住所ヲ以テ其住所トシ其最後ノ住所ナキトキハ司法大臣ノ命令ヲ以テ豫メ定メタル東京市内ノ區ヲ以テ其住所ノ所在地トス(一二)

二 內國ニ於テ實際住所ヲ有セス且法律上ノ住所ヲモ有セサル人ノ普通裁判籍ハ本人ノ所在地ニ依リテ定マリ其現在地カ知レサルカ又ハ外國ニ在ルトキハ其ノ最後ニ有セシ內國ノ住所ニ依リテ定マル(一三、一)

內國ニ於テ住所ヲ有セサルニ拘ラス外國ニ於テ之ヲ有スル人ニ對シテハ內國ニ於テ生シタル法律關係ニ關スル訴ノミニ限り本人ノ現在地又ハ其ノ最後ニ有セシ內國ノ住所ノ所在地ヲ管轄スル裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得(一三、二)

故ニ或人カ內國ニ於テ住所ヲ有セサルニ拘ラス外國ニ於テ之ヲ有スルトキハ其人ノ現在地又ハ其人ノ最後ニ有セシ內國ノ住所ニ依リテ定マリタル其人ノ裁判籍ハ內國ニ於テ生シタル法律關係ニ關スル訴ニ付テノ特別裁判籍ニシテ普通裁判籍ニ非ス

三 國ノ普通裁判籍ハ訴訟ニ付キ國ヲ代表スル官廳ノ所在地ニ依リテ定マル但訴訟ニ付キ國ヲ代表スルニ付テノ規定ハ勅令ヲ以テ之ヲ定ム(一四、一)尙ホ裁判所構成法第四十二條ノ規定ヲ參照スヘシ

四 公私ノ法人及ヒ其資格ニ於テ訴ヘラルルコトヲ得ル會社其他ノ社團又ハ財團ノ普通裁判籍ハ其所在地ニ依リテ定マル其所在地ハ別段ノ定ナキトキハ事務所所在地トシ事務所ナキトキ又ハ數个所ニ於テ事務ヲ取扱フトキハ其首長又ハ事務擔當者ノ住所ヲ以テ事務所ト看做ス(一四、二)

四 特別裁判籍ノ基礎タル事情ハ尠カラス而シテ其事情ノ如何ニ依リ特別裁判籍ノ種類ヲ分ツコトヲ得

特別裁判籍ノ種類ハ概ネ左ノ如シ

一 永寓ノ裁判籍

生徒、雇人、營業使用人、職工又ハ習業者其他性質上永ク一定ノ土地ニ寓在スヘキ者ニ對スル財産法上ノ訴ハ其現在地ノ裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得又兵役義務履行ノ爲ニノミ服從スル軍人、軍屬ニ對スル財産法上ノ訴ハ其兵營地又ハ軍艦定繫所ノ裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得ヘシ(一五)

二 店舗ノ裁判籍

製造、商業其他ノ營業ニ付キ直接ニ取引ヲ爲ス店舗ヲ有スル者ニ對スル營業ニ付テノ訴ハ店舗所在地ノ裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得(一六、二)

三 土地利用ノ裁判籍

住家及ヒ農業用ノ建物アル地所ヲ利用スル所有者、用益者即チ用益物權者(地上權者、永小作人若クハ不動産質權者)又ハ貸借人ニ對スル地所ノ利用ニ付テノ訴ハ其地所ノ所在地ノ裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得(一六、二)

四 財産ノ裁判籍

内國ニ於テ住所ヲ有セサル債務者ニ對スル財産法上ノ訴ハ其財産ノ所在地ノ裁判所又ハ原告カ訴ヲ以テ請求スル物ノ所在地ノ裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得債權ニ付テハ第三債務者ノ住所ヲ以テ其財産ノ所在地トシ物カ債權ノ擔

保ナルトキハ擔保物ノ所在地ヲ以テ其財産ノ所在地トス(一七)

五 契約ノ裁判籍

契約ノ成立若クハ不成立ノ確定又ハ契約ノ履行、其取消若クハ解除又ハ契約ノ不履行若クハ其不充分ノ履行ニ基ク損害賠償ニ關スル訴ハ其訴訟ニ係ル義務ヲ履行スヘキ他ノ裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得(一八)

六 社團ノ裁判籍

會社其他ノ社團ヨリ社員ニ對シ又ハ社員ヨリ社員ニ對シ其ノ社員タル資格ニ基ク請求ノ訴ハ會社其他ノ社團ノ普通裁判籍アル地ノ裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得(一九)例ヘハ株式會社ヨリ株主ニ對スル株金拂込ノ請求ノ訴又ハ合名會社ノ社員ヨリ社員ニ對スル請求ノ訴ノ如キハ此裁判籍ニ屬ス

七 不法行為ノ裁判籍

不法行為ニ基ク損害賠償ノ訴ハ行為地ノ裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得(二〇)

八 不動産ノ裁判籍

不動産上ノ訴殊ニ不動産ニ關スル本權ノ訴及ヒ不動産ノ占有ノ訴竝ニ不動産ノ分割及ヒ經界ノ訴ハ不動産所在地ノ裁判所ニノミ之ヲ提起スルコトヲ得又

不動産上ノ訴タル地役權ノ訴ハ承役地所在地ノ裁判所ニノミ之ヲ提起スルコトヲ得ヘシ(二)故ニ此等ノ訴ニ關スル裁判籍ハ專屬裁判籍ナリ

右ニ述ヘタル外不動産ノ所有者若クハ占有者ニ對スル債權ノ訴又ハ不動産ニ加ヘタル損害ノ賠償ヲ求ムル訴ハ不動産ノ裁判籍アル地ノ裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得加之此裁判所ニハ債權ノ擔保ヲ爲ス從タル物權ニ基ク不動産上ノ訴ニ附帶シテ同一ノ被告ニ對スル債權ノ訴ヲ提起スルコトヲ得ヘシ(二三)此等ノ訴ニ關スル右ノ裁判籍ハ專屬裁判籍ニ非ス

九 相續ノ裁判籍

相續權遺贈其他死亡ニ因リ效力ヲ生スル處分即チ死後處分ニ基ク請求ノ訴ハ遺產者即チ被相續人カ死亡ノ時ニ普通裁判籍ヲ有セシ地ノ裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得加之遺產債權者即チ相續債權者ヨリ遺產者即チ被相續人又ハ相續人ニ對スル請求ノ訴モ亦此裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得ヘシ然レトモ遺產ノ全部又ハ一部カ此裁判所ノ管轄區域内ニ存在スルトキニ限ル(二四)

一〇 現在地又ハ最後ノ住所ノ裁判籍

此裁判籍カ特別裁判籍トシテ或訴ニ對シ存在スルコトハ既ニ述ヘタル所ナリ

一一 關聯ノ裁判籍

或訴ト關聯スル他ノ訴ハ其訴ニ付キ土地ノ管轄權ヲ有スル裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得ル場合アリ例ヘハ辯護士若クハ執達吏ノ手数料若クハ立替金ニ付テノ委任者ニ對スル訴反訴又ハ主參加ノ訴ハ本訴訟ノ第一審裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得ルカ如シ(二一・五一・二〇〇)

五 既ニ述ヘタル所ニ依レハ或訴ニ付キ同時ニ數箇ノ裁判籍アル場合アリ斯ル場合ニ於テハ其訴ニ付キ同時ニ數箇ノ裁判所カ土地ノ管轄權ヲ有シ原告ハ數箇ノ管轄裁判所ノ中ニ就キ選擇ヲ爲スコトヲ得故ニ或訴ニ付キ同時ニ存在スル數箇ノ裁判籍ハ總テ之ヲ選擇裁判籍ト名ク(二五)

右ニ述ヘタル所ニ反シ或裁判籍カ絶對ニ他ノ裁判籍ノ存在ヲ許ササルコトアリ斯ル場合ニ於ケル裁判籍ハ之ヲ專屬裁判籍ト名ク或訴ニ付キ專屬裁判籍カ存在スルトキハ土地ノ管轄ハ專屬ニシテ其訴ハ或土地ヲ管轄スル第一審裁判所ニノミ之ヲ提起スルコトヲ得

六 以上述ヘタル所ハ第一審裁判所ノ土地ノ管轄ニ關ス第二審裁判所及ヒ第三審裁判所ノ土地ノ管轄竝ニ判決手續以外ノ訴訟手續ヲ管轄スル裁判所ノ土地ノ

管轄ハ別ニ説明スル所ニ依リテ之ヲ知ルヘシ

第三款 管轄裁判所ノ指定

一 法律ノ規定ニ依リテ管轄權ヲ有スル裁判所カ實際裁判權ヲ行フコト能ハサル事情アリ又ハ當事者カ何レノ裁判所ニ訴ヲ提起スヘキモノナルカヲ知ルコト能ハサル事情アル場合ニ於テハ當事者ノ不利益甚タ大ナリ故ニ法律ハ此等ノ事情アリト認ムヘキ或特定ノ場合ニ於テ管轄裁判所ノ指定ヲ認メタリ

二 管轄裁判所ノ指定ハ當事者ノ申請ニ因リ關係アル各裁判所ヲ併セテ管轄スル直近上級裁判所之ヲ爲ス其指定ニ付テハ尙ホ民事訴訟法第二十六條乃至第二十八條及ヒ裁判所構成法第十條ノ規定ヲ參照スヘシ

第四款 管轄ニ關スル合意

一 當事者ハ第一審裁判所ノ管轄ヲ變更スル合意ヲ爲スコトヲ得殊ニ第一審裁判所ハ法律上管轄權ヲ有セサルモ當事者ノ合意ニ因リテ之ヲ有スルコトヲ得ヘシ(二九)故ニ當事者ノ合意アルトキハ地方裁判所ハ區裁判所ノ事物ノ管轄ニ屬スル訴ヲ管轄シ又區裁判所ハ地方裁判所ノ事物ノ管轄ニ屬スル訴ヲ管轄スルコトヲ得ルノミナラス或區裁判所又ハ或地方裁判所ハ他ノ區裁判所又ハ他ノ地方裁判所ノ土地ノ管轄ニ屬スル訴ヲ管轄スルコトヲ得

二 管轄ニ關スル合意ハ書面ヲ以テ之ヲ爲シ且一定ノ法律關係及ヒ其法律關係ヨリ生スル訴ニ係ルトキニ限り其效力ヲ生ス(二九)又此合意ハ財産法上ノ法律關係ニ關セサル訴又ハ專屬管轄ニ屬スル訴ニ係ルトキハ其效力ヲ生セス(三一)

三 原告カ管轄違ノ第一審裁判所ニ訴ヲ提起シタル場合ニ於テ被告カ口頭辯論ニ際シ管轄違ノ抗辯ヲ爲サシテ本案ノ辯論ヲ爲ストキハ當事者カ其第一審裁判所ヲ管轄裁判所トスル合意ヲ爲シタルト同一ノ效果ヲ生ス但訴カ財産法上ノ法律關係ニ關セサルトキ又ハ專屬管轄ニ屬スル訴ナルトキハ此限ニ在ラス(三〇・三一)

右ニ述ヘタル效果ハ被告カ口頭辯論ニ際シ管轄違ノ抗辯ヲ爲サシテ本案ノ辯論ヲ爲ストキニ限り發生ス故ニ被告カ口頭辯論期日ニ闕席シタル場合ニ於テハ此效果ヲ生セス

第五款 管轄權存否ノ效果

一 裁判所カ或訴訟事件ニ付キ管轄權ヲ有スル場合ニ於テハ其訴訟事件ヲ完結スルニ必要ナル一切ノ行爲ヲ爲スコトヲ得唯裁判所ハ其管轄ニ屬スル訴訟事件

ニ付テモ其管轄區域内ニ限リ職務上ノ行爲ヲ爲スコトヲ得ヘシ

二 裁判所カ管轄權ヲ有セサルトキハ管轄違ヲ理由トシテ訴其他ノ私權保護ノ請求ヲ却下スヘキモノトス然レトモ第一審裁判所カ事物ノ管轄違ヲ理由トシテ訴ヲ却下スル場合ニ付テハ法律ハ原告ノ利益ノ爲メ左ノ規定ヲ設ケタリ

一 地方裁判所カ事物ノ管轄違ニ基キ訴ヲ却下スル判決ヲ爲ストキハ原告ノ申立ニ因リ其判決ニ於テ原告ノ指定スル自己ノ管轄區域内ノ區裁判所ニ訴訟事件ヲ移送スル旨ノ言渡ヲ爲スヘキモノトス(九、一)

二 區裁判所カ事物ノ管轄違ニ基キ訴ヲ却下スル判決ヲ爲ストキハ原告ノ申立ニ因リ其判決ニ於テ其所屬ノ地方裁判所ニ訴訟事件ヲ移送スル旨ノ言渡ヲ爲スヘキモノトス(九、二)

移送ノ言渡ハ前述ノ如ク訴ヲ却下スル判決ニ於テ之ヲ爲スヘキモノナリ故ニ訴訟事件ノ移送ヲ求ムル申立ハ判決ニ接著スル口頭辯論ノ終結前ニ之ヲ爲スヘキモノトス(九、三)

訴訟事件ノ移送ヲ言渡シタル判決カ確定シタルトキハ訴訟事件ハ移送ヲ受ケタル裁判所ニ繫屬スルモノト看做サル(九、四)故ニ原告ハ更ニ其裁判所ニ訴ヲ提起ス

ルノ必要ナシ

三 裁判所カ管轄ニ關スル規定ニ違背シテ判決ヲ爲シタルトキハ之ニ對シテ不服ヲ申立ツルコトヲ得唯地方裁判所ノ判決ニ對シテハ訴訟事件カ區裁判所ノ事物ノ管轄ニ屬スルノ理由ヲ以テ之ニ對シ不服ヲ申立ツルコトヲ得ス(七)

四 或訴訟事件ニ付キ區裁判所又ハ地方裁判所カ事物ノ管轄違ナリト宣言スル裁判ヲ爲シタル場合ニ於テ其裁判カ確定シタルトキハ其裁判ハ後ニ其訴訟事件ノ繫屬スヘキ裁判所ヲ羈束ス(八)

第三節 裁判所ノ共助

一 裁判所構成法ニ所謂法律上ノ共助トハ裁判所ノ共助ノ義ナリ裁判所ハ法律ノ規定ニ從ヒ囑託ニ因リ互ニ補助ヲ爲スヘキモノトス(裁構一三一、一)

二 或裁判所カ他ノ裁判所ニ囑託スルコトヲ得ヘキ行爲ハ和解ヲ試ムル行爲及ヒ證據調ナリ(二二一・二七三)

三 法律ノ規定ニ從ヒ囑託ニ因リ補助ヲ爲スヘキ裁判所ハ囑託ニ係ル行爲ヲ爲スヘキ地ヲ管轄スル區裁判所トス(裁構一三一、二)斯ル區裁判所ノ單獨判事ニシテ囑託ニ係ル行爲ヲ爲スヘキモノハ是レ即チ受託判事ナリ(二二一・二八〇・二八二・二

第二部 當事者

第一章 當事者ノ意義及ヒ名稱

- 一 民事訴訟ノ當事者ハ民事訴訟ニ於テ私權ノ保護ヲ請求スル者及ヒ其相手方ナリ此兩者ハ民事訴訟ノ當事者トシテ互ニ反對ノ利益ヲ有シ民事訴訟ノ存在ニ缺クヘカラサルモノトス
- 二 民事訴訟ノ當事者ハ民事訴訟ノ種類ニ依リテ其名稱ヲ異ニス即チ訴訟詳言セハ判決手續ニ在リテハ原告及ヒ被告ト稱シ督促手續強制執行手續假差押手續及ヒ假處分手續ニ在リテハ債權者及ヒ債務者ト稱ス

第二章 當事者能力

- 一 民事訴訟ノ當事者タルコトヲ得ル能力ハ是レ即チ當事者能力ナリ當事者能力ヲ有スルコトト正當ノ當事者タルコトトハ之ヲ區別セサルヘカラス訴訟ヲ起シ又ハ之ヲ受クル者カ本來其訴訟ノ當事者トシテ訴訟ヲ爲スヘキモノナルトキ

ハ其者ハ正當ノ當事者ナリ

- 二 當事者能力ハ私權享有ノ能力ニ伴ヒテ存在ス即チ私權享有ノ能力ヲ有スル者ハ當事者能力ヲ有スルモ然ラサル者ハ之ヲ有セス且私權享有ノ能力ニ制限ヲ受クル者ハ當事者能力ニ制限ヲ受ク
- 三 當事者能力ニ欠缺アル場合ニ於テハ私權保護ノ請求ハ許スヘカラス故ニ裁判所ハ訴訟カ如何ナル程度ニ在ルヲ問ハス職權ヲ以テ當事者能力ノ有無ヲ調査スヘキモノトス而シテ其能力ニ欠缺アリト認ムルトキハ私權保護ノ請求ヲ不適法トシテ却下スヘキモノナリ特ニ當事者能力ヲ有セサル者ノ提起スル訴又ハ之ヲ有セサル者ニ對スル訴ハ判決ニ依リ不適法トシテ之ヲ却下スヘキモノトス

第三章 訴訟能力

- 一 訴訟能力(訴訟行為ノ能力)トハ訴訟行為ヲ爲スコトヲ得ル能力ヲ謂フ訴訟行為ヲ爲スコトヲ得ル能力ヲ有スル者ニ非サレハ訴訟代理人ヲシテ自己ニ代リ訴訟行為ヲ爲サシムルコトヲ得ス故ニ訴訟能力ハ自ラ訴訟行為ヲ爲シ又ハ訴訟代理人ヲシテ之ヲ爲サシムル能力ニ外ナラス(四三)

訴訟ノ主體 當事者 當事者ノ意義及ヒ名稱 當事者能力 訴訟能力

二 民事訴訟法第四十三條ノ規定ニ依レハ訴訟能力ハ民法ノ規定ニ從フヘキモノトス然レトモ訴訟能力ニ關シテ民事訴訟法ニ別段ノ規定アル場合ニ於テハ此限ニ在ラスト謂フヘシ

三 民事訴訟法ニ於テハ何人カ訴訟無能力者ナルヤニ付キ規定ヲ設ケス故ニ前ニ述ヘタル所ニ依リ此點ニ付テハ民法ノ規定ニ從フヘキモノトス
民法ニ於テハ人ノ能力即チ其法律行為ノ能力ニ關スル規定ヲ設ケ未成年者、禁治產者、準禁治產者及ヒ妻ヲ以テ無能力者ト爲セリ而シテ民法上ノ無能力者ハ民法ノ定ムル所ニ從ヒ法律行為ニ關シ完全ノ能力ヲ有セス又民法ニ於テ能力ニ關シ法律行為ト謂フハ訴訟行為ヲモ指スモノトス故ニ民法上ノ無能力者ハ民法ノ定ムル所ニ從ヒ訴訟無能力者ナリト謂フヘシ此他法人ハ現行法上之ヲ訴訟無能力者ト認ムヘキモノトス

四 外國人ノ訴訟能力ハ其本國法ニ依リ之ヲ定ムヘキモノトス然レトモ外國人ハ其本國法ニ依リ訴訟能力ヲ有セサルトキト雖モ本邦ノ法律ニ依リ訴訟能力ヲ有スルモノナルトキハ之ヲ有スルモノト看做サル(四四法例三)

五 訴訟無能力者タル禁治產者ハ訴訟ニ於テ法律上代理人ニ依リ代表セラルルコトヲ要ス又訴訟無能力者タル未成年者ハ訴訟行為ヲ爲スニ付キ法律上代理人ノ同意ヲ得タル場合ヲ除ク外訴訟ニ於テ法律上代理人ニ依リ代表セラルルコトヲ要ス

六 訴訟無能力者ノ訴訟行為ハ無効トス是レ訴訟能力ニ欠缺ナキヤ否ヤハ裁判所カ職權ヲ以テ之ヲ調査スヘキノミナラス法律上代理人ニ依リテ代表セラルヘキ訴訟無能力者カ訴訟ニ於テ法律上代理人ニ依リ代表セラレサルトキハ上告及ヒ再審ノ理由ヲ生スルニ依リテ明ナル所ナリ(四五、一四三六、五號、四六八、四號)
右ニ述ヘタル如ク民事訴訟法ニ於テハ訴訟無能力者ノ訴訟行為ヲ無効ト認メタリ故ニ無能力者ノ行為ヲ取消シ得ヘキモノト爲セル民法ノ規定ハ訴訟無能力者ノ訴訟行為ニ關シテ其適用ヲ生セス之ヲ要スルニ訴訟能力ノ欠缺ノ效果ニ關シテハ民事訴訟法ニ別段ノ規定アルカ爲メ民法ノ規定ニ依ルヘカラサルナリ
訴訟無能力者ノ訴訟行為ハ無効ナルモ追認ニ依リテ之ヲ初ヨリ有效ナリシモノト爲スコトヲ得是レ民事訴訟法第四十五條第二項ニ於テ訴訟能力ノ欠缺ノ補正ヲ認メタルニ依リテ自ラ明ナル所トス

七 訴訟能力ノ欠缺ハ前述ノ如ク訴訟行為ノ無効ヲ來ス故ニ裁判所ハ訴訟カ如

何ナル程度ニ在ルヲ問ハス職權ヲ以テ訴訟能力ニ欠缺ナキヤ否ヲ調査スヘキモノナリ(四五、一)而シテ裁判所カ其調査ノ結果ニ依リ訴訟能力ニ欠缺アルコトヲ明ニシタルトキハ左ノ處置ヲ爲スヘキモノトス

一 訴訟能力ヲ有セサル原告カ自ラ訴ヲ提起シタル場合ニ於テハ其訴ハ不適法ニシテ效力ヲ生セサル爲メ裁判所ハ訴ヲ不適法トシテ却下スル判決ヲ爲スヘキモノトス(二〇六)

二 訴ノ提起カ適法ナル場合ニ於テ訴訟能力ヲ有セサル當事者カ口頭辯論期日ニ出頭スルトキハ裁判所ハ之ヲ口頭辯論ヨリ斥クル決定ヲ爲スヘキモノトス而シテ當事者カ口頭辯論ヨリ斥ケラレタルトキハ其期日ニ闕席シタルコトト爲ル故ニ之ニ對シテ闕席判決ヲ爲スコトヲ得ヘシ(二四六以下)

八 裁判所カ原告若クハ被告ノ訴訟能力ニ欠缺アルコトヲ明ニシタルトキハ前述ノ處置ヲ爲スヘキモノトス然レトモ裁判所ハ遲滯ノ爲メ原告若クハ被告ニ危害ヲ來ス恐アリ且訴訟能力ノ欠缺ノ補正ヲ爲スコトヲ得ルモノト認ムルトキハ其意見ニ從ヒ其欠缺ノ補正ヲ爲スノ條件ヲ以テ一時訴訟ヲ爲スコトヲ原告若クハ被告ニ許スコトヲ得此場合ニ於テハ裁判所ハ欠缺補正ノ爲メ相當ノ期間ヲ定

メ其期間内ニ欠缺ノ補正ヲ爲スコトヲ命スヘキモノトス而シテ期間カ滿了シ又ハ欠缺カ補正セラレルマテ判決ヲ爲スコトヲ得ス欠缺ノ補正ハ期間ノ滿了後ニ於テモ判決ニ接著スル口頭辯論ノ終結ニ至ルマテ之ヲ追完スルコトヲ得四五、二

第四章 法律上代理人

- 一 法律上代理人(法定代理人)トハ本人ノ意思表示ニ因ラスシテ代理權ヲ有スル者ヲ謂フ法律ノ規定、裁判所其他ノ官廳ノ命令又ハ第三者ノ選定ニ因リテ代理權ヲ有スル者ノ如キハ何レモ法律上代理人ナリ法律上代理人ハ訴訟ニ於テ訴訟無能力者ヲ代表ス而シテ訴訟ニ於テ當事者ヲ代表スル法律上代理人ハ訴訟ニ於テ當事者ト法律上同一ノ地位ヲ有スルモノトス
- 二 民事訴訟法第四十三條ニ於テハ法律上代理人ニ依レル訴訟無能力者ノ代表ト法律上代理人カ訴訟ヲ爲シ又ハ一ノ訴訟行爲ヲ爲スニ付テハ特別授權トハ民法ノ規定ニ從フ旨ヲ規定セリ是レ此代表ト特別授權トニ付テハ總テ實體法ノ規定ニ從フヘキ旨ヲ定メタルモノニ外ナラス
- 三 法律上代理權ヲ有セス又ハ特別授權ヲ有セサル法律上代理人ノ訴訟行爲ハ

訴訟ノ主體 當事者 法律上代理人

無効トス是レ法律上代理權又ハ特別授權ノ欠缺ニ因リテ生スル當然ノ結果タルノミナラス亦民事訴訟法第四十五條ノ規定ニ依リテ自ラ明ナル所ナリ

四 法律上代理人カ法律上代理權又ハ特別授權ヲ有セサルトキハ其訴訟行為ハ無効ナルモ追認ニ依リテ之ヲ初ヨリ有效ナリシモノト爲スコトヲ得是レ民事訴訟法第四十五條第二項ニ於テ法律上代理權又ハ特別授權ノ欠缺ノ補正ヲ認メタルニ依リテ自ラ明ナル所トス

五 法律上代理權又ハ特別授權ノ欠缺ハ前述ノ如ク訴訟行為ノ無効ヲ來ス故ニ裁判所ハ訴訟カ如何ナル程度ニ在ルヲ問ハス職權ヲ以テ其欠缺ノ有無ヲ調査スヘキモノトス(四五、一)而シテ裁判所カ其調査ノ結果ニ依リ法律上代理權又ハ特別授權ニ欠缺アルコトヲ明ニシタルトキハ左ノ處置ヲ爲スヘキモノトス

- 一 法律上代理人カ法律上代理權又ハ訴訟ヲ爲スニ必要ナル特別授權ヲ有セサルトキハ其者カ當事者ニ代リテ提起シタル訴ハ不合法ニシテ效力ヲ生セサル爲メ裁判所ハ其訴ヲ不合法トシテ却下スル判決ヲ爲スヘキモノトス
- 二 訴カ適法ニ提起セラレタル場合ニ於テ法律上代理人トシテ口頭辯論期日ニ出頭スル者カ法律上代理權又ハ訴訟ヲ爲スニ必要ナル特別授權ヲ有セサル

トキハ裁判所ハ其者ヲ口頭辯論ヨリ斥クル決定ヲ爲スヘキモノトス而シテ其者カ口頭辯論ヨリ斥ケラレタルトキハ之ニ依リテ代表セラルル當事者ハ其期日ニ闕席セルコトト爲ル故ニ之ニ對シテ闕席判決ヲ爲スコトヲ得ヘシ(二四六以下)

六 法律上代理權又ハ特別授權ニ欠缺アルトキハ裁判所ハ前述ノ處置ヲ爲スヘキモノトス然レトモ裁判所ハ遲滯ノ爲メ原告若クハ被告ニ危害ヲ來ス恐アリ且其欠缺ノ補正ヲ爲スコトヲ得ルモノト認ムルトキハ其欠缺ノ補正ヲ爲スノ條件ヲ以テ一時訴訟ヲ爲スコトヲ法律上代理人ニ許スコトヲ得此場合ニ於テハ裁判所ハ欠缺補正ノ爲メ相當ノ期間ヲ定メ其期間内ニ欠缺ノ補正ヲ爲スコトヲ命スヘキモノトス而シテ期間カ滿了シ又ハ欠缺カ補正セラルルマテ判決ヲ爲スコトヲ得ス欠缺ノ補正ハ期間ノ滿了後ニ於テモ判決ニ接著スル口頭辯論終結ニ至ルマテ之ヲ追完スルコトヲ得(四五、二)

七 訴ヲ受クヘキ者ノ法律上代理人ナキ場合ニ於テハ受訴裁判所ノ裁判長ハ訴ヲ提起セントスル者ノ申立ニ因リ特別代理人ヲ選任スルコトアリ此點ニ付テハ民事訴訟法第四十六條及ヒ第四十七條ノ規定ヲ參照スヘシ

第五章 第三者ノ訴訟參加

第一節 從參加

一 從參加トハ第三者カ他人ノ間ニ權利拘束ト爲リタル訴訟ニ於テ當事者ノ一方ヲ補助シ之ヲシテ勝訴ノ結果ヲ得セシムル爲メ之ニ附隨スルコトヲ謂フ(五三) 從參加ヲ爲ス第三者ハ是レ即チ從參加人ナリ

二 從參加ハ左ノ要件ノ存スル場合ニ限り之ヲ許ス

一 第三者カ當事者ノ一方ノ勝訴ニ付キ法律上ノ利害關係ヲ有スルコトヲ要ス(五三)

從參加ヲ許スノ要件タル法律上ノ利害關係ハ私法上ノ利害關係トス蓋シ民事訴訟ハ私權保護ノ爲ニ存スルヲ以テナリ而シテ訴訟ノ結果タル裁判カ第三者ノ利益又ハ不利益ニ於テ其私法上ノ法律關係ニ直接又ハ間接ノ影響ヲ及ホス爲メ第三者カ當事者ノ一方ノ敗訴ニ因リ其私法上ノ法律關係ニ關シテ直接又ハ間接ニ不利益ヲ受クヘキトキハ第三者ハ其一方ノ勝訴ニ付キ私法上ノ利害關係ヲ有スルモノトス例ヘハ婚姻無効ノ訴ニ付キ言渡シタル判決ハ第三者ニ

對シテモ效力ヲ有スル爲メ夫婦ノ一方ト更ニ婚姻ヲ爲シタル第三者ハ婚姻無効ノ訴訟ニ於テ從參加ヲ爲スコトヲ得(人訴二一八)又主タル債務者ノ委託ヲ受ケテ保證ヲ爲シタル保證人カ債權者ノ訴ニ因リ過失ナクシテ債權者ニ辨濟ヲ爲スヘキ旨ノ裁判ヲ受ケタルトキハ主タル債務者ハ法律ノ規定ニ依リ當然保證人ニ對シテ償還義務ヲ負擔スルニ至ルヘキカ爲メ主タル債務者ハ債權者カ保證人ニ對シテ起シタル訴訟ニ於テ從參加ヲ爲スコトヲ得(民四五九)又物ノ引渡ノ訴ヲ受ケタル被告カ敗訴セハ之ヲシテ物ヲ占有セシムル者カ判決ノ執行ニ因リ實際占有ヲ失フニ至ルヘキカ爲メ其者ハ物ノ引渡ノ訴訟ニ於テ從參加ヲ爲スコトヲ得ヘシ

二 他人ノ間ニ於ケル訴訟ノ權利拘束カ存在スルコトヲ要ス

從參加ヲ爲スニハ他人ノ間ニ於ケル訴訟カ權利拘束中ニ在ルコト即チ其訴訟カ現ニ裁判所ニ繫屬スルコトヲ要ス而シテ他人ノ間ニ於ケル訴訟ノ權利拘束カ繼續スル間ハ其訴訟カ如何ナル程度ニ在ルヲ問ハス從參加ヲ爲スコトヲ得故ニ他人ノ間ニ於ケル訴訟カ上級審ニ繫屬スルカ如キ場合ニ於テモ亦從參加ヲ爲スコトヲ得ヘシ

三 從參加ハ申請ニ因リ之ヲ許ス從參加ノ申請ハ從參加人カ其ノ補助セントスル當事者ノ爲ニ爲スヘキ故障ノ申立、上訴又ハ異議ト併合シテ之ヲ爲スコトヲ得(五六、四)茲ニ故障トハ關席判決ニ對スル故障ノ申立又ハ關席判決ト看做サルル執行命令ニ對スル故障申立ヲ謂ヒ茲ニ異議トハ支拂命令、假差押命令又ハ假處分命令ニ對スル異議ノ申立ヲ謂フ(二五五、三八八、七四四、一七五六)

從參加ノ申請ハ訴訟ノ現ニ繫屬スル裁判所ニ之ヲ爲スヘキモノナリ(五六、一)然レトモ控訴又ハ上告ト併合シテ從參加ノ申請ヲ爲ス場合ニ於テハ上級裁判所ニ之ヲ爲スヘキモノトス蓋シ控訴及ヒ上告ハ上級裁判所ニ之ヲ爲スヘキモノナルヲ以テナリ(五六、四)

從參加ノ申請ニハ左ノ事項ヲ掲クルコトヲ要ス(五六、二)

- 一 當事者及ヒ訴訟ノ表示
- 二 從參加ヲ許スル要件タル法律上ノ利害關係
- 三 當事者ノ一方ニ附隨スル旨ノ陳述

從參加ノ申請ハ裁判所ヨリ當事者雙方ニ之ヲ送達スヘキモノナリ(五六、三)

四 各當事者ハ從參加ニ對シテ異議ヲ述フルコトヲ得而シテ當事者カ從參加ニ

對シテ異議ヲ述ヘタルトキハ裁判所ハ當事者雙方及ヒ從參加人ヲ審訊シタル後從參加ノ許否ニ付キ裁判ヲ爲ス若シ從參加ヲ許スノ要件タル法律上ノ利害關係ノ存否ニ付キ爭アルトキハ從參加人ハ其利害關係ノ存在ヲ疏明スヘキモノナリ從參加ノ許否ニ關スル裁判ハ決定ヲ以テ之ヲ爲ス此決定ニ對シテハ即時抗告ヲ爲スコトヲ得(五七、一、二、三)

當事者カ從參加ニ對シ異議ヲ述ヘタル場合ニ於テ從參加ヲ許ササル裁判ヲ爲シタルトキト雖モ其裁判カ確定セサル間ハ從參加人ヲ本訴訟ニ立會ハシメ總テノ期日ニ之ヲ呼出シ且本訴訟ニ關係アル裁判ヲ之ニ送達スヘキモノトス(五七、四)當事者カ從參加ニ對シテ異議ヲ述ヘサルトキハ裁判所ハ其許否ヲ調査スルコトナクシテ直ニ從參加ヲ許スヘキモノナリ

五 從參加人ハ他人ノ間ニ於ケル訴訟ニ參加シテ當事者ノ一方ヲ補助スヘキモノナリ故ニ其ノ爲スコトヲ得ヘキ訴訟行爲ニ關シテハ左ノ制限アリ

- 一 從參加人ハ當事者ノ一方ヲ補助スル目的ノ範圍外ニ在ル訴訟行爲ヲ爲スコトヲ得ス故ニ訴訟若クハ訴訟物ニ關スル處分ヲ爲スコトヲ得サルナリ殊ニ訴若クハ上訴ノ取下、訴ノ變更又ハ訴訟物ニ關スル和解、拋棄若クハ認諾ヲ爲ス

コトヲ得ス

二 從參加人ハ其ノ參加セル時ニ於ケル訴訟ノ程度ニ拘束セラル即チ訴訟ノ進行ニ因リテ爲スコトヲ得サルニ至リタル訴訟行爲ハ從參加人之ヲ爲スコトヲ得ス(五五、二)

三 從參加人ノ陳述又ハ行爲ト其ノ補助スル當事者ノ陳述又ハ行爲トカ抵觸スルトキハ其當事者ノ陳述又ハ行爲ヲ以テ標準トス故ニ此場合ニ於テハ右ノ當事者ノ陳述又ハ行爲ノミニ限リ效力ヲ生ス但之ニ異ル實體法ノ規定アル場合ハ此限ニ在ラス(五四、二)

右ニ述ヘタル制限ニ反セサル限ハ從參加人ハ其ノ補助スル當事者ノ爲ニ攻撃若クハ防禦ノ方法ヲ施用シ其他有效ニ一切ノ訴訟行爲ヲ爲スコトヲ得殊ニ右ノ當事者ノ爲ニ存スル期間ノ經過セサル間ハ故障ノ申立、上訴又ハ異議ノ申立ヲ爲スコトヲ得ヘシ(五四、一)

六 從參加ハ從參加人ト其ノ補助スル當事者トノ關係ニ於テ左ノ法律上ノ效果ヲ生ス

一 從參加人ハ訴訟ヨリ脱退シタルトキト雖モ其ノ補助セル當事者トノ關係

ニ於テハ確定裁判ノ不當ナルコトヲ主張スルヲ得ス(五五、一)

二 從參加人ハ其ノ補助スル當事者カ不十分ニ訴訟ヲ爲シタルコトヲ之ニ對シテ主張スルコトヲ得ス(五五、二)但左ノ場合ハ此限ニ在ラス(五五、二)

イ 從參加人カ其ノ參加シタル時ニ於ケル訴訟ノ程度ニ因リ又ハ其ノ補助セル當事者ノ行爲ニ因リ攻撃若クハ防禦ノ方法ヲ施用スルコトヲ妨ケラレタルトキ

ロ 從參加人ノ補助セル當事者カ從參加人ノ知ラサリシ攻撃若クハ防禦ノ方法ヲ故意又ハ重大ナル過失ニ因リ施用セサリシトキ

七 從參加人ハ當事者雙方ノ承諾ヲ得テ其ノ補助スル當事者ニ代リ訴訟ヲ擔任スルコトヲ得此場合ニ於テハ右ノ當事者ノ申立ニ因リ判決ヲ以テ之ヲ訴訟ヨリ脱退セシムヘキモノナリ(五八)

第二節 訴訟告知

一 訴訟告知トハ當事者カ第三者ヲシテ從參加ヲ爲サシムル爲メ訴訟ノ現ニ繫屬スルコトヲ之ニ通知スルヲ謂フ

二 訴訟告知ハ左ノ要件ノ存在スル場合ニ限リ之ヲ許ス(五九、一)

訴訟ノ主體 當事者 第三者ノ訴訟參加

一 當事者カ敗訴セハ第三者ニ對シテ損害賠償若クハ擔保ノ請求ヲ爲スコトヲ得ヘシト信シ又ハ第三者ヨリ斯ル請求ヲ受クル虞アルコトヲ要ス

二 訴訟ノ權利拘束カ存在スルコトヲ要ス

訴訟ノ告知ヲ受ケタル者ハ右ノ要件ノ存在スル場合ニ於テ更ニ他ノ者ニ對シ訴訟ヲ告知スルコトヲ得(五九、二)

三 訴訟告知ヲ爲スニハ訴訟ノ繫屬スル裁判所ニ訴訟告知ノ理由及ヒ訴訟ノ程度ヲ記載シタル書面ヲ差出スヘキモノトス(六〇、一)訴訟告知ノ書面ハ裁判所ヨリ之ヲ第三者ニ送達スルコトヲ要ス而シテ訴訟告知者ノ相手方ニハ其謄本ヲ送付スヘモノナリ(六〇、二)

四 訴訟告知ハ何等ノ訴訟法上ノ效果ヲ生セス殊ニ訴訟ハ訴訟告知ニ拘ラス之ヲ續行ス(六一、一)而シテ訴訟告知ヲ受ケタル第三者カ從參加ヲ爲ス旨ノ陳述ヲ爲シタルトキハ從參加ニ關スル規定ノ適用ヲ生ス(六一、二)

第三節 第三者ノ指名及ヒ指名參加

一 物ノ占有者トシテ訴ヲ受ケタル者カ第三者ノ名ヲ以テ物ヲ占有スル旨ヲ主張シ其主張ノ當否ニ關スル陳述ヲ爲サシムル爲メ第三者ヲ指名シテ其呼出ヲ求

ムルコトハ所謂第三者ノ指名ナリ而シテ被告ノ指名セル第三者カ訴訟ヲ引受ケルコトハ是レ即チ指名參加トス(六二、一)

被告カ占有者ノ資格ニ於テ訴ヲ受ケタルトキハ物ノ占有者トシテ訴ヲ受ケタルモノトス例ヘハ被告カ物ノ引渡ヲ求ムル所有者ノ訴又ハ占有回收ノ訴ヲ受ケタル場合ノ如シ又被告カ第三者ノ爲ニスルト同時ニ自己ノ爲ニ占有ヲ爲ストキハ第三者ノ名ヲ以テ物ヲ占有スルモノトス例ヘハ被告カ賃借人又ハ地上權者トシテ占有ヲ爲ス場合ノ如シ

二 物ノ占有者トシテ訴ヲ受ケタル被告カ第三者ノ名ヲ以テ物ヲ占有スルコトヲ主張シ以テ第三者ノ呼出ヲ求メントセハ本案ノ辯論前ニ之ヲ爲スコトヲ要ス(六二、一)

三 物ノ占有者トシテ訴ヲ受ケタル被告カ第三者ヲ指名シテ有效ニ其呼出ヲ求めタル場合ニ於テハ左ノ效果ヲ生ス(六二、二、三、四)

一 被告ハ第三者カ陳述ヲ爲シ又ハ其ノ陳述ヲ爲スヘキ期日ノ終ニ至ルマテ本案ノ辯論ヲ拒ムコトヲ得

二 第三者カ陳述ヲ爲スヘキ期日ニ於テ被告ノ主張ヲ争フトキ又ハ其期日ノ

終ニ至ルマテ被告ノ主張ニ對シテ陳述ヲ爲ササルトキハ被告ハ原告ノ申立ニ應スルコトヲ得即チ此場合ニ於テハ被告ハ原告ノ請求ヲ満足セシムルコトヲ得

右ニ述ヘタル場合ニ於テハ被告ハ原告ノ申立ニ應スルコトヲ得ルモ自己ノ利益ノ爲メ原告ノ主張ヲ争ヒ以テ訴訟ヲ繼續スルコトヲ得

三 第三者カ被告ノ主張ヲ正當ト認ムルトキハ其承諾ヲ得テ訴訟ヲ引受クルコトヲ得此場合ニ於テハ被告ノ申立ニ因リ判決ヲ以テ被告ヲ訴訟ヨリ脱退セシムヘキモノトス

第三者カ訴訟ヲ引受ケタルトキハ物ニ關スル請求ニ付キ第三者ト原告トノ間ニ於テ判決ヲ爲スヘキモノトス而シテ物ニ關スル請求ニ付テノ判決ハ被告ニ對シテモ效力ヲ有シ且之ヲ執行スルコトヲ得

第六章 訴訟代理人及ヒ輔佐人

一 當事者ノ委任ニ因リ訴訟ニ於テ之ヲ代理スル者ハ訴訟代理人ナリ故ニ訴訟代理人ハ委任ニ因ル代理人トス

二 當事者カ自ラ訴訟ヲ爲サスシテ訴訟代理人ヲ用ユル場合ニ於テハ辯護士ヲ以テ訴訟代理人ト爲スコトヲ要ス(六三、一)此原則ニ對シテハ左ノ例外アリ

一 辯護士ノ在ラサル場合ニ於テハ訴訟能力者タル親族若クハ雇人ヲ以テ訴訟代理人ト爲スコトヲ得(六三、二)

二 區裁判所ノ訴訟手續ニ於テハ辯護士ノ在ル場合ニ於テモ訴訟能力者タル親族若クハ雇人ヲ以テ訴訟代理人ト爲スコトヲ得(六三、三)

三 訴訟委任ニハ包括委任及ヒ特定委任ノ別アリ訴訟行爲ヲ特ニ指定セスシテ包括的ニ之ヲ委任スルコトハ包括委任ナリ故ニ包括委任ハ訴訟ノ全部又ハ一部ノ委任ニ外ナラス又訴訟行爲ヲ特ニ指定シテ之ヲ委任スルコトハ特定委任ナリ故ニ特定委任ハ各箇ノ訴訟行爲ノ委任ニ外ナラス單ニ送達ヲ受クルコトヲ委任スルカ如キハ特定委任ナリ

訴訟(詳言セハ判決手續)ニ於テ辯護士ヲ訴訟代理人ト爲スニハ包括委任タル訴訟委任ニ依ラサルヘカラス然レトモ辯護士ニ依レル代理ヲ除クノ外ハ各箇ノ訴訟行爲ノ委任即チ特定委任ヲ爲スコトヲ得(六六、二)

訴訟ノ主體 當事者 訴訟代理人及ヒ輔佐人

狹義ニ於テ訴訟委任ト謂ヘハ訴訟即チ判決手續ニ關スル包括委任ヲ指ス

四 訴訟委任ヲ爲スニハ何等ノ方式ヲ要セス然レトモ訴訟委任ハ裁判所ノ記録ニ備フヘキ委任ノ書面ヲ以テ之ヲ證スヘキモノトス而シテ其書面カ私署證書ナルトキハ相手方ノ要求ニ因リ公證人又ハ相當官吏ヲシテ之ヲ認證セシムヘキモノナリ若シ口頭辯論ノ期日又ハ受命判事若クハ受託判事ノ面前ニ於テ口頭委任ヲ爲シ其陳述ヲ調書ニ記載セシムルトキハ書面委任ヲ爲スニ同シ(六四)

五 訴訟委任(狹義ノ訴訟委任)ハ反訴、主參加、故障ノ申立、假差押若クハ假處分又ハ強制執行ニ因リ生スル訴訟行爲ヲ爲シ及ヒ相手方ヨリ辨濟スル費用ノ領收ヲ爲ス權限ヲ當然授與ス然レトモ控訴若クハ上告ヲ爲シ、再審ヲ求メ、代理人ヲ任シ、和解ヲ爲シ又ハ訴訟物ニ關スル拋棄若クハ認諾ヲ爲ス權限ヲ當然授與スルモノニ非ス訴訟代理人カ此等ノ訴訟行爲ヲ爲スニハ特別ノ委任ヲ受クルコトヲ要ス(六五)

右ニ述ヘタル訴訟代理權ノ法律上ノ範圍ハ之ヲ制限スルモ其制限ハ外部ニ對シテ效力ヲ生セス(六六、一)此原則ハ辯護士ニ訴訟委任ヲ爲ス場合ノミニ關ス辯護士ニ非サル者ニ訴訟委任ヲ爲ス場合ニ於テハ隨意ニ訴訟代理權ノ法律上ノ範圍ヲ

制限スルコトヲ得蓋シ辯護士ニ依レル代理ヲ除クノ外ハ各箇ノ訴訟行爲ニ付キ委任ヲ爲スコトヲ得ルヲ以テナリ(六六、二)

六 訴訟代理人カ數人アルトキハ共同若クハ各別ニテ代理ヲ爲スコトヲ得而シテ訴訟委任ニ之ト異ル定アルモ外部ニ對シテ其效ナシ(六七)

七 訴訟代理人カ訴訟代理權ノ範圍内ニ於テ爲シタル訴訟行爲及ヒ懈怠ハ當事者ニ對シテ其效力ヲ生ス然レトモ訴訟代理人ノ事實上ノ陳述ハ其代理人ト共ニ出頭スル當事者カ即時ニ之ヲ取消シ又ハ更正スルトキハ當事者ニ對シテ其效力ヲ生セス(六八)

八 訴訟代理權ニ欠缺アルトキ即チ訴訟代理人トシテ訴訟行爲ヲ爲ス者カ實際訴訟代理權ヲ有セサルトキハ其訴訟行爲ハ無効トス(七〇、一)然レトモ追認ニ依リテ之ヲ初ヨリ有效ナリシモノト爲スコトヲ得是レ民事訴訟法第七十條第三項ニ於テ訴訟代理權ノ欠缺ノ補正ヲ認メタルニ依リテ自ラ明ナル所トス

九 訴訟代理權ノ欠缺ハ前述ノ如ク訴訟行爲ノ無効ヲ來ス故ニ裁判所ハ訴訟カ如何ナル程度ニ在ルヲ問ハス職權ヲ以テ其欠缺ノ有無ヲ調査スヘキモノナリ(七〇、二)而シテ裁判所カ其調査ノ結果ニ因リ訴訟代理權ニ欠缺アリト認メタルトキ

ハ左ノ處置ヲ爲スヘキモノトス

- 一 訴訟代理人カ訴訟代理權ヲ有セサルトキハ其者カ當事者ニ代リテ提起シタル訴ハ不適法ニシテ效力ヲ生セサル爲メ裁判所ハ其訴ヲ不適法トシテ却下スル判決ヲ爲スヘキモノトス
- 二 訴カ適法ニ提起セラレタル場合ニ於テ訴訟代理人トシテ口頭辯論期日ニ出頭スル者カ訴訟代理權ヲ有セサルトキハ裁判所ハ職權ヲ以テ其者ヲ口頭辯論ヨリ斥クル決定ヲ爲スヘキモノトス此他裁判所ハ法律上代理權又ハ特別授權ニ欠缺アル法律上代理人カ口頭辯論期日ニ出頭スル場合ト同一ノ處置ヲ爲スヘキモノナリ

一〇 訴訟代理權ニ欠缺アルトキハ裁判所ハ前述ノ處置ヲ爲スヘキモノトス然レトモ裁判所ハ訴訟代理人トシテ出頭スル者ニ事情ニ從ヒ訴訟費用及ヒ損害賠償ニ對スル保證ヲ立テシメ又ハ之ヲ立テシメスシテ假ニ訴訟ヲ爲スヲ許スコトヲ得此保證ハ其者カ假ニ訴訟ヲ爲スコトヲ許サレタル爲メ相手方ニ生スル費用及ヒ損害ニ付キ之ヲ立ツルモノトス右ノ場合ニ於テハ裁判所ハ欠缺補正ノ爲メ相當ノ期間ヲ定メ其期間内ニ欠缺ノ補正ヲ爲スコトヲ命スヘキモノナリ而シテ

期間カ滿了シ又ハ欠缺カ補正セラレタルマテ判決ヲ爲スコトヲ得ス欠缺ノ補正ハ期間ノ滿了後ニ於テモ判決ニ接著スル口頭辯論ノ終結ニ至ルマテ之ヲ追完スルコトヲ得(七〇・iii)

一一 訴訟代理權ノ消滅ハ左ニ説明スル所ニ從フ(六九)

- 一 訴訟代理權ハ委任者ノ死亡又ハ其訴訟能力若クハ法律上代理ノ變更又ハ委任ノ終了即チ其取消解任若クハ辭任ニ因リテ消滅ス唯訴訟代理權カ此等ノ原因ニ因リテ消滅スルモ之ヲ相手方ニ通知スルマテハ之ニ對シテ其效ナシ右ノ通知書ハ當事者ヨリ之ヲ受訴裁判所ニ差出シ受訴裁判所ヨリ之ヲ相手方ニ送達スヘキモノトス通知ノ效力ハ之ニ因リテ生ス
- 二 訴訟代理人ハ其辭任ニ因リ訴訟代理權ヲ失ヒタル場合ニ於テモ委任者カ他ノ方法ヲ以テ其權利ヲ防衛スルニ至ルマテ委任者ノ爲メ有效ニ訴訟行爲ヲ爲スコトヲ得

一二 當事者ノ權利ヲ伸張シ又ハ防禦スル爲メ口頭辯論ニ於テ當事者ヲ補助スル者ハ輔佐人ナリ(七一・i)
 輔佐人ハ當事者ノ陳述ト看做サルル陳述ヲ爲スニ過キス當事者ノ名ヲ以テ之ニ

訴訟ノ主體 當事者 訴訟代理人及ヒ輔佐人

效力ヲ及ホス陳述ヲ爲スモノニ非サルナリ故ニ輔佐人ト訴訟代理人トハ此點ニ於テ之ヲ區別セラル

一三 輔佐人ハ當事者ト共ニ裁判所ニ出頭スルコトヲ要ス即チ之ト共ニ裁判所ニ出頭スルトキニ限り當事者ノ爲ニ陳述ヲ爲スコトヲ得又輔佐人ノ陳述ハ當事者カ即時ニ之ヲ取消シ又ハ更正セサルトキニ限り當事者ノ爲シタルモノト看做サル(七一、二)

一四 辯護士ハ毎ニ輔佐人タルコトヲ得ヘシ然レトモ其他ノ者ハ訴訟能力ヲ有スルトキニ限り裁判所ノ許可ヲ得テ輔佐人ト爲ルコトヲ得裁判所ハ何時ニテモ其許可ヲ取消スコトヲ得ヘシ(七一、二)

第七章 訴訟費用

一 訴訟費用トハ當事者カ民事訴訟ニ付キ出シタル一切ノ費用ヲ指スモノニ非ス法律ニ於テ訴訟ニ要スル費用ト認メタルモノノミヲ指ス民事訴訟費用法、民事訴訟用印紙法及ヒ執達吏手数料規則ニ掲クル費用是ナリ例ヘハ當事者ノ支拂フ印紙代及ヒ證人ノ旅費、日當、竝ニ執達吏ノ旅費、手数料ノ如シ

二 訴訟費用ハ之ヲ出シタル當事者カ毎ニ之ヲ負擔スルモノト謂フヘカラス法定ノ事由アルトキハ相手方ヲシテ之ヲ負擔セシムルコトヲ得

三 訴訟費用ハ敗訴シタル當事者ノ負擔ニ歸ス然レトモ裁判所カ其意見ニ從ヒテ相當ナル權利伸張又ハ權利防衛ニ必要ナリシモノト認メタル費用ニ非サレハ敗訴者ノ負擔ニ歸スルコトナシ(七二、一)

訴ヲ取下ケタル當事者ハ訴訟費用ノ負擔ニ關シテハ敗訴者ト看做サル訴訟物ニ關スル拋棄又ハ認諾ヲ爲シタル當事者モ亦同シ(七二、二)

四 敗訴者ハ訴訟費用ヲ負擔ス故ニ各當事者カ一部敗訴シタルトキハ訴訟費用ヲ相消シ又ハ割合ヲ以テ之ヲ分擔セシムヘキコトヲ本則トス(七三)

五 被告カ訴訟物ニ關シテ直ニ認諾ヲ爲シ且其作爲ニ因リ訴ヲ起スニ至ラシメタルニ非サルトキハ訴訟費用ハ原告ノ勝訴ト爲ルニ拘ラス其負擔ニ歸ス(七四)

六 法律ハ或訴訟費用ヲ訴訟ノ總費用ノ中ヨリ分離シ訴訟ノ結果ノ如何ニ拘ラス當事者ノ一方ヲシテ之ヲ負擔セシムルコトアリ左ノ如シ

一 期日若クハ期間ヲ懈怠シ又ハ自己ノ過失ニ因リ期日ノ變更、辯論ノ延期、辯論續行期日ノ指定、期間ノ延長、其他訴訟ノ遲滯ヲ生セシメタル當事者ハ本案ノ

- 勝訴者ト爲ルニ拘ラス之カ爲ニ生スル費用ヲ負擔スヘキモノトス(七五)
- 二 裁判所ハ無益ナル攻撃若クハ防禦ノ方法ヲ提出シタル當事者ヲシテ本案ノ勝訴者ト爲ルニ拘ラス之ニ關スル費用ヲ負擔セシムルコトヲ得(七六)
- 三 無益ナル上訴(不適法トシテ若クハ理由ナシトシテ棄却セラルル上訴)ノ費用ハ上訴ヲ爲シタル當事者ノ負擔ニ歸ス(七七)
- 四 當事者カ前審ニ於テ提出スルコトヲ得ヘカリシ事實又ハ其他ノ攻撃若クハ防禦ノ方法ヲ上級審ニ於テ新ニ提出スルニ因リ勝訴者ト爲ルトキハ裁判所ハ其當事者ニ上訴費用ノ全部又ハ一部ヲ負擔セシムルコトヲ得(七八、二)
- 五 訴訟費用ノ分離ニ付テハ尙ホ民事訴訟法第一百七十七條第二項及ヒ第二百六十二條ノ規定ヲ參照スヘシ
- 七 共同訴訟人ハ法律ノ規定ニ依リ訴訟費用ニ付キ連帶シテ義務ヲ負擔スル場合ヲ除キ相手方ニ對シ平等ニ其費用ヲ負擔スルコトヲ本則トス(八〇)
- 八 當事者カ訴訟物ニ付キ和解ヲ爲ストキハ當事者カ別段ノ合意ヲ爲ス場合ノ外訴訟費用及ヒ和解ノ費用ハ相消シタルモノト看做サル(七九)
- 九 訴訟費用ノ負擔ニ關シテハ裁判ニ依ラスシテ訴訟ノ終了スル場合ヲ除キ裁

判ヲ爲スヘキモノナリ

訴訟費用ノ負擔ニ關スル裁判ハ申立ナキモ終局判決ニ於テ之ヲ爲スヘキモノトス(二三一)

上訴ニ因リ裁判ノ全部又ハ一部ヲ廢棄又ハ破毀スルトキハ上訴ノ費用ヲ併セタル訴訟ノ總費用ノ負擔ニ關スル裁判ハ本案ノ終局裁判ト併合シテ更ニ之ヲ爲スヘキモノトス(七八、一)

訴訟費用ノ負擔ニ關スル裁判ニ對シテハ不服ヲ申立ツルコトヲ得ス但本案ノ裁判ニ對シテ許スヘキ上訴ヲ提起シ且之ヲ追行スルトキ又ハ此裁判ニ對スル上訴ニ附帶スルトキハ此限ニ在ラス(八二)

一〇 訴訟費用ノ負擔及ヒ其負擔ニ關スル裁判ニ付テハ以上述ヘタル外民事訴訟法第八十一條及ヒ第八十三條ノ規定ヲ參照スヘシ

一一 訴訟費用ノ負擔ニ關スル裁判ハ何人カ訴訟費用ヲ負擔スヘキカヲ宣言スルノミニテ其額ヲ確定セス故ニ訴訟費用ノ辨濟ヲ受クヘキ者ヲシテ其辨濟ヲ得セシメントセハ其額ヲ確定シ以テ相手方ニ其費用額ノ辨濟ヲ命スル裁判ヲ爲ス必要アリ訴訟費用ノ負擔ニ關スル裁判ヲ爲ササルトキ亦然リ

訴訟費用額ノ確定ハ申請ニ因リ決定ヲ以テ之ヲ爲スヘキモノナリ此決定ハ口頭辯論ヲ經スシテ之ヲ爲スコトヲ得(八四、一八五、一)

訴訟費用額確定ノ申請ハ訴訟カ第一審ニ於テ繫屬シタル裁判所ニ之ヲ爲スヘキモノトス此申請ハ訴訟費用ノ負擔ヲ命スル執行スルコトヲ得ヘキ裁判ニ基キテ之ヲ爲スヘキモノナリ但斯ル裁判ヲ爲ササル場合ハ此限ニ在ラス(八四)

訴訟費用額ノ確定ニ關シテハ以上述ヘタル外民事訴訟法第八十四條乃至第八十六條ノ規定ヲ參照スヘシ

第八章 訴訟上ノ保證

一 原告又ハ其從參加人カ外國人ナルトキハ被告ノ請求ニ因リ之ニ對シテ訴訟費用ノ保證ヲ立ツル義務ヲ負擔スルコトヲ本則トス(八八)此點ニ付テハ民事訴訟法第八十九條及ヒ第九十條ノ規定ヲ參照スヘシ

右ニ述ヘタル外當事者又ハ訴訟ニ干與スル第三者ハ訴訟費用又ハ訴訟ニ因リ生スル損害ニ付テノ保證ヲ立ツヘキ場合アリ例ヘハ債權者ハ判決ノ趣旨ニ從ヒ其假執行ニ因リ債務者ニ生スル損害ノ保證ヲ立テ又ハ訴訟代理權ニ欠缺アルニ拘

ラス假ニ訴訟ヲ爲スコトヲ許サレタル訴訟代理人ハ裁判所ノ命ニ因リ相手方ニ生スル訴訟費用及ヒ損害ノ保證ヲ立ツヘキカ如シ(七〇・五〇三、一號五〇五等)

二 訴訟上ノ保證ヲ立ツルニハ裁判所ノ意見ニ依リ擔保ニ十分ナリトスル現金又ハ有價證券ヲ供託スヘキモノトス但當事者カ別段ノ合意ヲ爲ス場合又ハ法律カ裁判所ノ自由ノ意見ニ委ヌル場合ハ此限ニ在ラス(八七)

第九章 訴訟上ノ救助

一 資力ノ乏シキ者ハ法定ノ要件ノ存スル場合ニ於テ訴訟上ノ救助ヲ受ク(九一)

二 訴訟上ノ救助ハ一時裁判費用ヲ辨濟スル義務ヲ免除スル外訴訟費用ノ保證ヲ立ツル義務ヲ免除シ且一時無報酬ニテ執達吏ノ附添ヲ求ムル權利ヲ得セシメ尙ホ受訴裁判所カ一時無報酬ニテ辯護士ノ附添ヲ命スルコトヲ得ル結果ヲ生ス然レトモ相手方ニ訴訟費用ヲ辨濟スル義務ニ影響ヲ及ホサス(九七・九八)

三 訴訟上ノ救助ニ關シテハ以上述ヘタル外民事訴訟法第九十二條乃至第九十六條及ヒ第九十九條乃至第一百二條ノ規定ヲ參照スヘシ

第三編 訴訟行爲

第一章 訴訟行爲ノ意義

- 一 訴訟行爲トハ民事訴訟ノ開始、進行又ハ終了ニ關スル行爲ヲ謂フ。訴訟行爲ヲ爲ス者ハ裁判所、當事者竝ニ當事者ノ代理人、輔佐人及ヒ當事者ヲ補助スル從參加人トス。故ニ訴訟行爲ハ此等ノ者ノ行爲ナリ。
- 二 訴訟行爲ハ民事訴訟ノ開始、進行又ハ終了ニ關スル行爲トス。然ルニ廣義ニ於テ訴訟行爲ト謂ヘハ訴訟法上ノ效果ヲ生スヘキ一切ノ行爲ヲ指スモノトス。例ヘハ訴訟委任及ヒ管轄ノ合意ノ如キハ廣義ノ訴訟行爲ニ屬ス。
- 三 訴訟行爲ハ民事訴訟法ノ規定ニ從フ。故ニ民法其他ノ實體法ノ規定ハ之ヲ訴訟行爲ニ適用シ又ハ準用スヘキモノニ非ス。

第二章 訴訟行爲ニ關スル立法主義

第一節 辯論主義及ヒ職權主義

- 一 辯論主義トハ裁判所カ裁判ヲ爲スニ當リ當事者ノ申立テタル利益ノミヲ之

訴訟行爲

訴訟行爲ノ意義 訴訟行爲ニ關スル立法主義

ニ歸セシムヘキノミナラス當事者ノ提出スル事實及ヒ證據方法ノミヲ斟酌シ且
心證ヲ得ルヲ待タスシテ當事者間ニ争ナキ事實ヲ認ムヘキモノトスル主義ヲ謂
フ辯論主義ノ反對ヲ爲スモノハ職權主義若クハ糾問主義ナリ

二 現行法ハ本則トシテ辯論主義ヲ採用セリ而シテ例外ノ場合ニ限り或範圍内
ニ於テ職權主義ヲ採用セリ即チ左ノ如シ

一 裁判所ハ當事者ノ申立ナキモ訴訟費用ノ負擔ヲ相手方ニ命スル裁判ヲ爲
スヘキモノトス(二三一、二)

二 裁判所カ職權調査ヲ爲スヘキ場合ニ於テハ當事者ノ提出セサル事實ト雖
モ之ヲ斟酌シ且當事者間ニ争ナキ事實ト雖モ心證ヲ得タルトキニ限り之ヲ認
ムヘキモノナリ

三 裁判所ハ職權ヲ以テ鑑定人又ハ檢證物ヲ取調フルコトヲ得(一一七)又裁判
所ハ或場合ニ於テ職權ヲ以テ證書ノ提出ヲ命スルコトヲ得ヘシ(一一五、一一六)
右ニ述ヘタル外現行法ハ人事訴訟ニ關シ或範圍内ニ於テ職權主義ヲ採用セリ(人
訴一〇・一四三七三九五九六七)

三 辯論主義ニ依レハ裁判所ハ裁判ヲ爲スニ當リ當事者ノ申立テサル利益ヲ之

ニ歸セシムルコトヲ得然レトモ當事者ノ一方ノ主張カ法律上不當ナル場合ニ
於テハ相手方ノ申立ナキモ之ニ利益ナル裁判ヲ爲スヘキモノトス蓋シ法規ノ運
用ハ裁判所カ職務上之ヲ爲スヘキモノナルヲ以テナリ

第二節 口頭主義及ヒ書面主義

一 當事者ノ辯論ハ口頭演述ヲ以テ之ヲ爲スニ依リ其效力ヲ生スルモノトスル
主義ヲ口頭主義若クハ口頭辯論主義ト謂フ故ニ此主義ニ依レハ裁判ハ口頭演述
ニ依ル當事者ノ辯論ニ基キテ之ヲ爲スコトヲ要ス又書面主義トハ當事者ノ辯論
ハ調書ヲ以テ之ヲ明確ニスルニ依リ其效力ヲ生スルモノトスル主義又ハ當事者
ノ辯論ハ當事者カ裁判所ニ提出スル書面ヲ以テ之ヲ爲スニ依リ其效力ヲ生スル
モノトスル主義ヲ謂フ故ニ書面主義ニ依レハ裁判ハ書面ニ基キテ之ヲ爲スコト
ヲ要ス

口頭主義ニ依レハ當事者ノ辯論ハ容易ニ之ヲ理解スルコトヲ得且其進行ノ圓滑
ト迅速トヲ期スルコトヲ得ルノミナラス裁判ノ材料ノ完全ヲ期スルコトヲ得故
ニ口頭主義ニ依ルノ利益ハ甚タ大ナリ然レトモ口頭主義モ亦其弊害ナキニ非ス
蓋シ裁判所ハ當事者ノ口頭演述ノ結果ヲ永ク記憶スルコト能ハサルカ爲メ口頭

演述ニ依ル當事者ノ辯論ニ基キテ裁判ヲ爲スヘキモノトセハ裁判ノ材料ハ不確實ナルニ至ルヲ以テナリ之ニ反シテ書面主義ニ依レハ全ク此弊ナシ然レトモ書面主義モ亦其弊害ナキニ非ス蓋シ此主義ニ依レハ到底口頭主義ニ依リテ得ヘキ利益ヲ收ムルコト能ハサルヲ以テナリ而シテ口頭主義ノ弊害ハ之ヲ除ク方法アリト雖モ書面主義ノ弊害ハ之ヲ除クニ由ナシ

二 民事訴訟法第百三條ニ於テハ判決裁判所ニ於ケル訴訟ニ付テノ當事者ノ辯論ハ口頭ナリトスト規定シ尙ホ同法第百十條ニ於テハ口頭演述ニ代ヘテ書面ヲ援用スルコトヲ許サス且書面ノ朗讀ヲ許ササル旨ヲ規定セリ故ニ現行法ハ訴訟(詳言セハ判決手續)ニ關スル當事者ノ辯論ニ付キ口頭主義即チ口頭辯論主義ヲ採用セルモノト謂フヘシ從テ訴訟ニ關スル當事者ノ辯論ハ口頭演述ヲ以テ之ヲ爲スコトヲ要シ口頭演述ニ依ラサル訴訟ニ關スル當事者ノ辯論ハ其效力ヲ生セサルモノトス之ヲ要スルニ現行法ノ主義ニ依レハ訴訟ニ於テ裁判ヲ爲スニハ口頭辯論ヲ經ルコトヲ要スルモノナリ然レトモ法律カ口頭辯論ヲ經スシテ裁判ヲ爲スコトヲ要スルモノト定メ又ハ口頭辯論ヲ經スシテ裁判ヲ爲スコトヲ得ヘシト定メタル場合ハ此原則ノ例外トス

判決手續以外ノ訴訟手續ニ於テ裁判ヲ爲スニハ口頭辯論ヲ經ルコトヲ要スルヤ又ハ其訴訟手續ニ於テ口頭辯論ヲ經スシテ裁判ヲ爲スコトヲ要スルヤ若クハ之ヲ經テ裁判ヲ爲スコトヲ得ルヤハ別ニ法律ノ定ムル所ニ依ルモノトス
口頭辯論ヲ經テ裁判ヲ爲スコトヲ要セサルニ拘ラス裁判所カ其意見ニ從ヒ之ヲ經テ裁判ヲ爲スコトヲ得ルニ當リ口頭辯論ヲ命シタル場合ニ於テモ總テ口頭辯論ニ關スル規定ニ從フヘキモノトス

三 口頭主義ノ利益ヲ收ムルニハ當事者ヲシテ口頭辯論ニ際シ相手方ノ陳述ニ對シテ直ニ陳述ヲ爲スコトヲ得セシムル爲メ準備ヲ爲サシムル必要アリ故ニ現行法ニ於テハ各當事者ハ口頭辯論ニ際シテ陳述セントスル事項ヲ記載セル準備書面ヲ裁判所ニ差出シ裁判所ヨリ更ニ之ヲ相手方ニ送達スヘキモノト定メタリ(二〇四乃至一〇八二〇四)又口頭主義ノ弊害ヲ除ク爲ニハ口頭辯論ノ結果ヲ保存スル必要アリ故ニ現行法ハ其要領ヲ調書ニ記載スヘキモノト定メタリ(一二九乃至一三二)

四 準備書面及ヒ調書ハ前述ノ用ヲ爲スニ過キス故ニ口頭主義ノ下ニ於テハ當事者カ口頭辯論ヲ爲ス限ハ其辯論カ準備書面ニ記載セサル事項ニ關スルトキ又

ハ其辯論ノ結果カ調書ニ記載セラレサルトキト雖モ當事者ノ口頭辯論ニ基キテ
裁判ヲ爲スコトヲ要スルノミナラス準備書面ニ記載セル事項ト雖モ當事者カ口
頭辯論ニ際シ之ヲ陳述セサルトキハ之ヲ以テ裁判ノ基本ト爲スコトヲ得サルナ
リ

第三節 法定序列主義及ヒ自由序列主義

一 法定序列主義ニ順次主義及ヒ假定主義ノ二アリ順次主義トハ當事者ノ辯論
ニ關シテ法律上ノ順序ヲ定メ之ニ反スル辯論ノ效力ヲ認メサル主義ヲ謂フ又假
定主義トハ同一ノ目的ヲ有スル攻撃若クハ防禦ノ方法ヲ同時ニ提出セサルトキ
ハ時機ヲ失シタル攻撃若クハ防禦ノ方法ヲ提出スルコトヲ得サラシムル主義ヲ
謂フ

法定序列主義ハ當事者ノ辯論ニ關シテ法律上ノ段落ヲ設クルモノニシテ訴訟ノ進
行ヲ多少速ナラシムル利益アリ然レトモ裁判ノ基本ヲ不完全ナラシムルカ又ハ
訴訟ノ混雜ヲ來ス弊害アリ

二 法定序列主義ニハ前述ノ弊害アリ是レ自由序列主義ナルモノアル所以ナリ
此主義ハ當事者ノ辯論ニ關シテ法律上ノ段落ヲ設ケサル主義トス

自由序列主義ニ依レハ當事者ハ裁判ニ接著スル辯論ノ終ニ至ルマテ一切ノ攻撃
若クハ防禦ノ方法ヲ提出スルコトヲ得故ニ此主義ハ裁判ノ材料ノ完全ヲ期セシ
ムルニ足レリ

現行法ハ訴訟ニ關スル辯論ニ付キ本則トシテ自由序列主義ヲ採用セリ故ニ當事
者ハ判決ニ接著スル口頭辯論ノ終ニ至ルマテ一切ノ攻撃若クハ防禦ノ方法ヲ提
出スルコトヲ得(二〇九・二一九)唯現行法ハ自由序列主義ノ弊害ヲ除ク爲メ或範圍
内ニ於テ此原則ヲ制限セリ(二〇六・二一〇・二一四・四二六)

第三章 裁判所ノ訴訟行爲

第一節 汎論

一 裁判所ノ訴訟行爲ハ其内容ニ依レハ主トシテ訴訟材料ノ蒐集、裁判及ヒ處分
ニ區別セラル

裁判所ノ訴訟行爲タル訴訟材料ノ蒐集ハ訴訟材料ヲ得ルコトヲ目的トスル裁判
所ノ行爲トス例ヘハ當事者ノ辯論ヲ聽キ又ハ證據調ヲ爲スカ如キ是ナリ

裁判及ヒ處分ニハ私權保護ノ手段タルモノト然ラサルモノトアリ

私權保護ノ手段タル裁判及ヒ處分ハ訴訟ノ目的物ニ關スルモノナリ而シテ私權保護ノ手段ニ非サル裁判ハ訴訟ノ目的物ニ關セサル法律上ノ問題ヲ決スルモノトス又私權保護ノ手段ニ非サル處分ハ私權保護ノ目的ヲ容易ナラシメ又ハ此目的ヲ達スルノ機會ヲ作ル爲ニ之ヲ爲スモノナリ當事者證人若クハ鑑定人ノ呼出又ハ訴訟指揮ノ如キ其例ナリ所謂訴訟指揮トハ訴訟ノ進行ニ關スル裁判所ノ行爲又ハ訴訟材料ニ影響ヲ及ホスヘキ裁判所ノ行爲ヲ謂フ口頭辯論期日ヲ指定シ口頭辯論ヲ開キ若クハ之ヲ閉チ又ハ口頭辯論ノ制限、分離、併合若クハ中止ヲ命シ又ハ當事者ニ問ヲ發シテ其陳述ヲ明ニシ又ハ之ニ證據方法ノ提出ヲ促スカ如キ是ナリ

裁判及ヒ處分ハ之ニ法律上ノ瑕疵アルモ當然無効ト爲ルコトナシ唯之ヲ取消スコトヲ得ルノミ是レ民事訴訟法第四百二十三條、第四百三十四條、第四百三十六條、第四百三十八條、第四百四十七條、第四百五十一條及ヒ第四百六十八條等ノ規定ニ依リテ自ラ明ナル所ナリ

二 裁判所ノ訴訟行爲ハ其外形ニ依リ意思表示及ヒ其他ノ行爲ニ區別セラル裁判所ノ訴訟行爲ニシテ意思表示タルモノハ甚タ多シ然レトモ意思表示ニ非サ

ルモノモ亦尠カラス例ヘハ當事者若クハ證人ノ陳述ヲ聽キ又ハ檢證ヲ爲スカ如キ是ナリ

裁判所(狹義ノ裁判所)ノ意思表示ハ既ニ述ヘタル如ク其内容ノ如何ヲ問ハス現行法ニ於テ之ヲ裁判ト名ク形式的裁判即チ是ナリ

第二節 裁判

一 裁判(詳言セハ形式的裁判)ハ判決、決定及ヒ命令ニ區別セラル判決トハ口頭辯論ヲ經ルコトヲ要シ且民事訴訟法第二百三十六條ニ定ムル方式ニ從ヒテ書面ニ作成セラルルコトヲ要スル裁判ヲ謂フ

決定及ヒ命令ハ口頭辯論ヲ經ルコトヲ要セサル裁判又ハ口頭辯論ヲ經ルコトヲ要スルモ民事訴訟法第二百三十六條ニ定ムル方式ニ從ヒテ書面ニ作成スルコトヲ要セサル裁判ナリ而シテ決定ハ裁判所(狹義ノ裁判所)其モノノ爲ス所ニ係リ命令ハ裁判長、受命判事又ハ受託判事ノ爲ス所ニ係ルモノトス

二 判決ハ毎ニ之ヲ言渡スコトヲ要スルモ決定ハ口頭辯論ニ基キテ爲スモノニ限リ之ヲ言渡スコトヲ要ス(二三三二四五、一)

判決及ヒ決定ノ言渡ニ付テハ民事訴訟法第二百三十三條、第二百三十四條及ヒ第

二百四十五條第二項ノ規定ヲ參照スヘシ

裁判ノ言渡ハ當事者ノ在廷スルト否トニ拘ラス其效力ヲ生ス又言渡シタル裁判ニ基キテ訴訟手續ヲ續行シ又ハ其裁判ヲ使用スル當事者ノ權利ハ法律ニ別段ノ規定アル場合ノ外之ヲ相手方ニ送達スルト否トニ拘ラス(二三五・二四五、二)

三 裁判ハ以下説明スル如ク拘束力ヲ有ス

裁判ハ之ヲ爲シタル者ニ對シテ左ノ拘束力ヲ有ス

一 裁判ヲ爲シタル者ハ同一ノ事件ニ付テハ其ノ爲シタル裁判ニ包含スル實質的裁判ニ羈束セラル故ニ後日其趣意ニ反スル裁判ヲ爲スコトヲ得ス(二四〇、二四五、二)

二四五、二)

二 裁判ヲ爲シタル者ハ其ノ爲シタル裁判ヲ自ラ取消スコトヲ得ス是レ上訴其他ノ不服申立ニ關スル規定ニ依リテ自ラ明ナル所トス唯左ノ場合ニ於テハ自ラ其取消ヲ爲スコトヲ得

イ 當事者カ裁判ニ對シテ故障ノ申立若クハ異議ノ申立ヲ爲シ又ハ抗告若クハ再審ノ訴ヲ提起シタルトキ(二五六・二六一・四五九・四七二・七四四・七四五)

ロ 裁判カ訴訟ノ指揮ニ關スルトキ

訴訟指揮ハ訴訟ノ狀況ニ應シテ之ヲ爲ス故ニ訴訟指揮ニ關スル裁判ヲ爲シタル者カ自ラ之ヲ取消スコトヲ得ルハ其性質ニ因ル當然ノ結果ナリ

三 上級裁判所ノ裁判ハ同一ノ事件ニ付テハ下級裁判所ヲ羈束ス是レ裁判所ノ上級下級ノ關係ニ因リテ生スル當然ノ結果ナリ

裁判ハ之ヲ受ケタル者ニ對シテ拘束力ヲ有スルコトアリ即チ左ノ如シ

一 裁判ニ對シ本來不服ヲ申立ツルコトヲ得サルトキ又ハ之ヲ申立ツルコトヲ得サルニ至リタルトキ
不服ノ申立トハ裁判ノ取消又ハ變更ヲ求ムル申立ヲ謂フ其種類ハ左ノ如シ

イ 上訴

上訴ハ上級裁判所ニ下級裁判所ノ裁判ノ取消又ハ變更ヲ求ムル申立ナリ上訴ニハ控訴、上告及ヒ抗告ノ別アリ

ロ 故障ノ申立

故障ノ申立ハ關席判決ヲ爲シタル裁判所ニ其變更ヲ求ムル申立ナリ

ハ 再審ノ訴

再審ノ訴ハ確定判決ヲ取消シ且更ニ辯論及ヒ判決ヲ爲スコトヲ求ムル申立

訴訟行爲 裁判所ノ訴訟行爲

ナリ

再審ノ訴ハ原裁判所ニ之ヲ提起スヘキコトヲ本則トス

ニ 異議ノ申立

不服ノ申立ニ屬スル異議ノ申立ハ裁判所カ當事者ニ辯論ヲ爲ス機會ヲ與ヘスシテ之ニ不利益ナル裁判ヲ爲シタル場合ニ於テ其當事者カ原裁判所ニ其取消又ハ變更ヲ求ムル申立ナリ口頭辯論ヲ經スシテ爲シタル假差押命令ニ對スル異議ノ申立ノ如キハ之ニ屬ス

ホ 受命判事又ハ受託判事ノ命令ノ變更ヲ受訴裁判所ニ求ムル申立

當事者カ裁判ニ對シテ本來上訴若クハ故障ノ申立ヲ爲スコトヲ得サルトキ又ハ之ヲ爲スコトヲ得サルニ至リタルトキハ其狀態ヲ名ケテ裁判ノ確定ト稱ス裁判カ確定シタルトキハ當事者ハ現在ノ訴訟ニ於テ之ニ羈束セラル

二 裁判カ既判力即チ確定力ヲ有スルトキ

裁判カ既判力即チ確定力ヲ有スルトキハ當事者ハ新ナル訴訟ニ於テ之ニ羈束セラルモノナリ既判力ヲ有スル裁判ハ後ニ説明スル如ク本案ノ終局判決ノミニ限ル

第四章 當事者ノ訴訟行爲

一 當事者ノ訴訟行爲ハ其内容ニ依リ私權保護ノ請求、訴訟ノ進行又ハ終了ニ關スル行爲及ヒ訴訟材料ノ提供ニ區別セラル

私權保護ノ請求ハ訴又ハ強制執行ノ申請等ナリ又訴訟ノ進行ニ關スル當事者ノ訴訟行爲ハ期日指定ノ申立、判決送達ノ申立又ハ訴訟休止ノ合意等ニシテ訴訟ノ終了ニ關スル當事者ノ訴訟行爲ハ訴ノ取下又ハ訴訟物ニ關スル訴訟上ノ和解等ナリ又訴訟材料ヲ提供スル當事者ノ行爲ハ事實ノ主張、相手方ノ主張ニ係ル事實ニ對スル陳述、證據方法ノ提出及ヒ證據抗辯等ナリ

二 當事者ノ訴訟行爲ハ其外形ニ依リ意思表示及ヒ其他ノ行爲ニ區別セラル當事者ノ申立ハ意思表示タル性質ヲ有ス此他當事者ノ訴訟行爲ニシテ意思表示タル性質ヲ有スルモノアリ例ヘハ訴ノ取下、訴訟上ノ和解、訴訟物ニ關スル拋棄若クハ認諾ノ如キ是ナリ

事實ノ主張及ヒ之ニ對スル陳述ハ意思表示ニ非ス此他當事者ノ訴訟行爲ニシテ意思表示ニ非サルモノアリ例ヘハ證據抗辯又ハ相手方ニ對スル通知ノ如シ

當事者ノ訴訟行為タル意思表示ハ訴訟法上ノ法律行為タル性質ヲ有スルコトアリ是レ其意思表示カ或訴訟法上ノ效果ヲ目的トスルニ當リ法律カ當事者ノ意思ニ從ヒ其訴訟上ノ效果ヲ認ムル場合ニ於テ見ル所ナリ例ヘハ訴訟休止ノ合意及ヒ訴訟上ノ和解ノ如シ

當事者ハ訴訟ノ結果ニ影響ヲ及ホスヘキ私法上ノ意思表示ヲ訴訟ニ於テ爲スコトアリ是レ當事者カ訴訟ニ於テ形成權ヲ行使スル場合ニ於テ見ル所ナリ例ヘハ當事者カ口頭辯論ニ於テ相手方ノ請求ニ對シ相殺ヲ爲ス旨ノ陳述ヲ爲シ又ハ相手方ノ主張ニ係ル請求ノ發生原因タル法律行為ノ取消若クハ其原因タル契約ノ解除ヲ爲ス旨ノ陳述ヲ爲スカ如シ

第四編 訴訟手續

第一章 口頭辯論、準備書面及ヒ調書

- 一 口頭辯論ハ廣義ニ於テハ訴訟關係者カ期日ニ於テ爲ス一切ノ訴訟行為ヲ包括ス然レトモ狹義ニ於テハ裁判ノ言渡又ハ證據調ヲ除外シ最モ狹キ意義ニ於テハ當事者ノ口頭辯論ノミヲ指ス(一〇三・一〇九、四・一二九、一八七等)
- 二 口頭辯論ハ當事者カ申立ヲ爲スニ因リテ始マル即チ當事者ハ口頭辯論ニ際シテ先ツ如何ナル裁判ヲ求ムルヤノ申立ヲ爲スヘキモノトス(一一〇、一一)
- 三 口頭辯論ニ於ケル當事者ノ演述ハ事實上及ヒ法律上ノ點ニ關スル事件ノ關係ヲ包括スヘキモノトス(一一〇、一一)
- 四 當事者ハ口頭辯論ニ於テ口頭演述ニ代ヘテ書類ヲ援用スルコトヲ得ス且書類ノ朗讀ヲ爲スコトヲ得サルナリ然レトモ文字上ノ趣旨ヲ要用トスル場合ニ於テハ其要用ナル部分ニ限り書類ヲ朗讀スルコトヲ得(一一〇、三)
- 五 口頭辯論ニ於テハ當事者ハ自己ニ利益ナル裁判ヲ得ルニ缺クヘカラサル事實ヲ主張スルコトヲ要ス又斯ル事實ニ付キ疑アルトキ殊ニ争アルトキハ當事者

ハ之ヲ證明スルコトヲ要ス(舉證ノ責任是レ孰レモ辯論主義ノ結果ナリ)

六 當事者ハ口頭辯論ニ於テハ相手方ノ主張スル事實ニ付キ陳述ヲ爲ササルヘカラス而シテ當事者カ相手方ノ主張スル事實ニ付キ陳述ヲ爲スニハ其事實ノ眞實ナルヤ否ヤヲ述フヘキモノトス故ニ不知ノ陳述ヲ爲スコトヲ得ス唯相手方ノ主張スル事實カ當事者ノ行爲ニ非ス又ハ其ノ實驗シタルモノニ非サルトキニ限リ不知ノ陳述ヲ爲スコトヲ得當事者カ不知ノ陳述ヲ爲スコトヲ得ル場合ニ於テ其陳述ヲ爲シタルトキハ相手方ノ主張スル事實ヲ争ヒタルモノト看做サル(一一一、一三)

當事者カ口頭辯論ニ於テ相手方ノ主張スル事實ノ眞實ナル旨ヲ述ヘタルトキハ是レ即チ其事實ヲ自白シタルモノトス裁判上ノ自白是ナリ裁判所ハ心證ヲ得ルヲ待タスシテ裁判上ノ自白ノ目的物タル事實ヲ認ムルコトヲ要ス

當事者カ明ニ相手方ノ主張スル事實ヲ争ハサル場合ニ於テ他ノ陳述ニ依リ其事實ヲ争フ意思カ顯ハレサルトキハ之ヲ自白シタルモノト看做サル(一一一、一二)

七 裁判長ハ口頭辯論ニ於テ左ニ掲クル訴訟指揮ノ行爲ヲ爲ス

一 裁判長ハ口頭辯論ヲ開キ且之ヲ指揮ス(一〇九、二)

二 裁判長ハ發言ヲ許シ又其命ニ從ハサル者ニ發言ヲ禁スルコトヲ得(一〇九、二)

三

三 裁判長ハ事件ニ付キ十分ナル説明ヲ爲サシメ且間斷ナク辯論ノ進行スルコトニ注意ス又必要ナル場合ニ於テ直ニ辯論續行ノ期日ヲ定ム(一〇九、三)

四 裁判長ハ職權ヲ以テ調査スヘキ點ニ關シ相手方ヨリ起ササル疑ノ存スルトキハ其疑ニ付キ注意ヲ爲スコトヲ得(一一二、一)

五 裁判長ハ當事者ニ問ヲ發シ之ヲシテ不明瞭ナル申立ヲ釋明シ其ノ主張セラル事實ノ不十分ナル證明ヲ補充シ證據方法ヲ申出テ其他事件ノ關係ヲ定ムルニ必要ナル陳述ヲ爲サシム(一一二、二)

陪席判事ハ事件ノ關係ヲ明ニスル爲メ裁判長ニ告ケテ當事者ニ問ヲ發スルコトヲ得而シテ當事者ハ相手方ニ對シテ問ヲ發スルコトヲ裁判長ニ求ムルコトヲ得ヘシ(一一二、三、四)若シ其問ヲ受ケタル者カ之ニ對シテ答ヘス又ハ判然答ヘサルトキハ裁判所ハ相手方ニ利益ナル答ヲ爲シタルモノト看做スコトヲ得(一一二、五)

六 裁判所カ事件ニ付キ十分ナル説明アリト認メタルトキハ裁判長ハ口頭辯

論ヲ閉ツ(一〇九四)

辯論ニ與カル者ハ訴訟指揮ニ關スル裁判長ノ命令又ハ裁判長若クハ陪席判事ノ問ニ對シ不適法ナリトシテ異議ヲ述ヌルコトヲ得裁判所ハ此異議ニ付キ直ニ裁判ヲ爲ス(一一三)

八 裁判所ハ口頭辯論ニ於テ左ニ掲クル訴訟指揮ノ行爲ヲ爲ス

一 裁判所ハ事件ノ關係ヲ明瞭ナラシムル爲メ當事者ノ自身出頭ヲ命スルコトヲ得(一一四)

二 裁判所ハ當事者カ口頭辯論又ハ準備書面ニ於テ援用セル證書ニシテ其中ニ存スルモノノ提出ヲ命シ又外國語ヲ以テ作りタル證書ニ付テハ其譯書ヲ添附スヘキコトヲ命スルヲ得(一一五)

三 裁判所ハ當事者ノ所持スル訴訟記録ニシテ事件ノ辯論及ヒ裁判ニ關スルモノノ提出ヲ命スルコトヲ得(一一六)

四 裁判所ハ職權ヲ以テ檢證又ハ鑑定ヲ命スルコトヲ得職權ヲ以テ命シタル檢證又ハ鑑定ノ手續ハ申立ニ因リ命スル檢證又ハ鑑定ノ手續ニ從フ(一一七)

五 裁判所ハ一箇ノ訴ニ於テ爲シタル數箇ノ請求又ハ本訴及ヒ反訴ニ付テノ

辯論ヲ分離シテ爲スヘキコトヲ命スルヲ得(一一八)

六 當事者カ同一ノ請求ニ關シテ數箇ノ獨立ナル攻撃若クハ防禦ノ方法ヲ提出シタルトキハ裁判所ハ辯論ヲ先ツ其一二ニ制限スルコトヲ得獨立ナル攻撃若クハ防禦ノ方法トハ他ノ事實ノ存在ヲ待タスシテ法律上ノ效果ヲ生スヘキ原告又ハ被告ノ主張ニ係ル事實ヲ謂フ故ニ獨立ナル攻撃若クハ防禦ノ方法ハ請求其他ノ法律關係ノ發生變更若クハ消滅ノ原因タル事實又ハ其發生ヲ妨クルノ原因タル事實ニ外ナラス例ヘハ訴ノ原因トシテ原告ノ主張スル契約及ヒ取得時効又ハ原告ノ請求ニ對シ被告カ抗辯トシテ主張スル辨濟及ヒ消滅時効ノ如キ是ナリ(一一九)

七 同一ノ當事者又ハ別異ノ當事者ノ間ニ於ケル數箇ノ訴訟カ同一ノ裁判所ニ繫屬スル場合ニ於テハ裁判所ハ其訴訟ニ付キ辯論及ヒ裁判ノ併合ヲ命スルコトヲ得但其訴訟ノ目的物タル請求ヲ本來一箇ノ訴ヲ以テ主張スルコトヲ得ヘキトキニ限ル(一二〇)

八 訴訟ノ全部又ハ一部ノ裁判カ他ノ繫屬スル訴訟ニ於テ定マルヘキ法律關係ノ存在又ハ不存在ニ繫ルトキハ裁判所ハ他ノ訴訟ノ裁判ヲ參考スル爲メ其

完結ニ至ルマテ辯論ヲ中止スヘキモノナリ(一二二)

九 訴訟ノ進行中ニ其裁判ニ影響ヲ及ホスヘキ犯罪ノ嫌疑カ生シタルトキハ裁判所ハ刑事訴訟ノ完結ニ至ルマテ辯論ヲ中止スヘキモノナリ(一二二)

一〇 裁判所ハ辯論ノ分離又ハ併合ヲ命シタル裁判ヲ取消スコトヲ得(一二三)

一一 裁判所ハ閉テタル辯論ノ再開ヲ命スルコトヲ得(一二四)

裁判所ノ訴訟指揮ニ付テハ尙ホ民事訴訟法第二百五條乃至第二百二十八條ノ規定ヲ参照スヘシ

九 口頭辯論ハ之ヲ公開ス但裁判所ハ或場合ニ於テ公開ヲ止ムルコトヲ得(憲五

九裁構一〇五・一〇六)

一〇 檢事ハ民事訴訟法第四十二條第一項ニ列舉スル訴訟ニ付キ意見ヲ述フル爲メ口頭辯論ニ立會フヘキモノトス當事者ハ檢事ノ意見ニ對シテ事實ノ更正ノミニ付キ陳述ヲ爲スコトヲ得(四二・二)

一一 裁判所ノ判決及ヒ決定ノ言渡ハ裁判長之ヲ爲スモノトス(一〇九四)

一二 當事者ハ口頭辯論ヲ準備スル爲ニ準備書面ヲ使用スヘキモノナリ

準備書面ニハ法律ノ規定ニ從ヒテ辯論ノ準備ニ必要ナル事項及ヒ其他ノ事項ヲ

記載シ且或書類ヲ添附スヘキモノトス(一〇四乃至一〇七)

當事者ハ準備書面及ヒ其附屬書類並ニ相手方ニ付與スル爲ニ必要ナル其謄本ヲ裁判所書記課ニ差出スヘキモノトス(一〇八)而シテ準備書面及ヒ其附屬書類ノ謄本ハ裁判所ヨリ之ヲ相手方ニ送達ス(一三六以下)

一三 口頭辯論ニ付テハ法律ノ規定ニ從ヒテ裁判所書記調書ヲ作ルヘキモノナリ調書ニ附録トシテ添附シ且其旨ヲ調書ニ表示シタル書類ニ於ケル記載ハ調書ノ記載ニ同シ(一二九乃至一三二)

口頭辯論ノ爲メ規定シタル方式ノ遵守ハ調書ヲ以テノミ之ヲ證スルコトヲ得(一三四)

一四 受命判事若クハ受託判事又ハ區裁判所判事カ法廷外ニ於テ爲ス審問ニモ裁判所書記ヲ立會ハシムヘキモノトス民事訴訟法第二百二十九條乃至第三百二十二條ノ規定ハ之ヲ右ノ審問調書ニ準用スヘキモノナリ(一三四)

一五 民事訴訟法ノ規定ニ從ヒテ口頭ヲ以テ訴、抗告、申立、申請若クハ陳述ヲ爲シ又ハ證言ヲ拒ム場合ニ於テハ裁判所書記ハ其調書ヲ作ルヘキモノトス(一三五)

第二章 送達

一 送達トハ法律上ノ方式ニ從ヒテ書類ノ趣旨ヲ其謄本ヲ以テ通知スルコトヲ謂フ

送達ハ之ヲ分テ裁判所書記ノ委任ニ因ル送達(執達吏ニ依ル送達及ヒ郵便ニ依ル送達)郵便ニ付スル送達、囑託送達及ヒ公示送達ノ四ト爲ス

二 送達ハ本則トシテ裁判所書記次ニ説明スル所ニ從ヒ職權ヲ以テ之ヲ施行セシムヘキモノトス(一三六、一)

裁判所書記ハ執達吏ニ送達ノ施行ヲ委任シ又ハ送達ヲ施行スヘキ地ヲ管轄スル區裁判所ノ書記ニ送達ノ施行ヲ執達吏ニ委任スルコトヲ囑託スヘキモノナリ然レトモ裁判所書記ハ郵便ニ依リテモ送達ヲ施行セシムルコトヲ得郵便ニ依ル送達ハ郵便配達人ノ施行スル送達ナリ(一三六、二、三)

送達ヲ施行スヘキ執達吏及ヒ郵便配達人ハ是レ即チ送達吏ナリ(一三六、四)

三 送達ハ特ニ規定アルトキハ送達スヘキ書類ノ正本又ハ認證アル其謄本ヲ以テ之ヲ爲シ其他ノ場合ニ於テハ其單純ナル謄本ヲ以テ之ヲ爲スヘキモノナリ(一

三七、一四三、三一四九)

四 送達ハ之ヲ受クヘキ本人ニ之ヲ爲シ又ハ民事訴訟法第三百三十八條乃至第四百十二條ニ定ムル所ニ從ヒ本人ニ之ヲ爲スニ代ヘテ他ノ者ニ之ヲ爲スコトヲ要シ若クハ他ノ者ニ之ヲ爲スコトヲ得殊ニ訴訟能力ヲ有セサル原告又ハ被告ニ對スル送達ハ其法律上代理人ニ之ヲ爲スコトヲ要ス

五 送達吏ハ送達ニ要スル書類ヲ受取人ニ交付スルニ依リテ送達ヲ施行スヘキモノナリ(一三七、一)若シ受取人カ法律上ノ理由ナクシテ受取ヲ拒ミタルトキハ其書類ヲ送達ノ場所ニ差置クニ依リテ送達ヲ施行スヘキモノトス(一四九)

六 送達ヲ爲ス場所及ヒ時ニ付テハ民事訴訟法第四百十四條乃至第四百十八條及ヒ第五百十條ノ規定ヲ參照スヘシ

七 原告若クハ被告カ受訴裁判所ノ所在地ニ住居又ハ事務所ヲ有セサルトキハ其所在地ニ假住所ヲ選定シテ法律ノ定ムル所ニ從ヒ之ヲ受訴裁判所ニ届出ツヘキモノナリ(一四三、一)

原告又ハ被告カ右ノ届出ヲ爲ササルトキハ裁判所書記又ハ其委任ヲ受ケタル吏員ハ交付スヘキ書類ヲ原告又ハ被告ノ名宛ニテ郵便ニ付シテ送達ヲ爲スコトヲ

得郵便ニ付シテ爲ス送達ハ交付スヘキ書類ヲ郵便局ニ交付スルニ依リテ直ニ施行セラルル送達ナリ故ニ此送達ハ其書類カ原告又ハ被告ニ到達スルト否トヲ問ハス又何時ニ到達スルヲ問ハス郵便ニ付シタル時ヲ以テ之ヲ爲シタルモノト看做サル(一四三三)

八 受訴裁判所ノ裁判長ノ囑託ニ因リ他ノ官廳又ハ官吏ノ施行スル送達ハ囑託送達ナリ

受訴裁判所ノ裁判長ハ法律ニ規定アル場合ニ於テ送達ヲ他ノ官廳若クハ官吏ニ囑託スルコトヲ要シ又ハ之ヲ他ノ官廳若クハ官吏ニ囑託スルコトヲ得(一五二乃一五四)

九 以上述ヘタル送達ヲ證スル書面ニ付テハ民事訴訟法第五百一條及ヒ第五十五條ノ規定ヲ參照スヘシ

一〇 公示送達ハ公ノ告示ヲ以テ爲ス送達ナリ

當事者ノ現在地カ知レサル場合又ハ外國ニ於テ送達ヲ爲スヘキトキニ當リ其手續ニ從フコト能ハス若クハ之ニ從フモ其效ナキコトヲ豫知スル場合ニ於テハ公示送達ヲ爲スコトヲ得(一五六)

公示送達ハ當事者ノ申立ニ因リ裁判所ノ命ヲ以テ裁判所書記之ヲ取扱フ(一五七、

一)

公示送達ノ施行ハ交付スヘキ書類ヲ裁判所ノ掲示板ニ貼附スルニ依リテ之ヲ爲ス但判決及ヒ決定ニ在リテハ其裁判ノ部分ノミヲ貼附スヘキモノトス(一五七、二) 裁判所ハ送達スヘキ書類ノ抄本ヲ一箇又ハ數箇ノ新聞紙ニ一回又ハ數回掲載スヘキコトヲ命スルヲ得其抄本ニハ裁判所當事者竝ニ訴訟物及ヒ送達スヘキ書類ノ要旨ヲ掲クルコトヲ要ス(一五七、三)

公示送達ハ書類ノ貼附ヨリ十四日ヲ經過セハ其效力ヲ生ス然レトモ裁判所ハ必要ト認ムルトキハ公示送達ヲ命スルニ際シ之ヨリ長キ相當ノ時間ヲ定ムルコトヲ得又同一ノ事件ニ付キ同一ノ當事者ニ對シ二回以後ノ公示送達ヲ爲ストキハ書類ノ貼附ト共ニ其效力ヲ生ス(一五八)

第三章 期日及ヒ期間

一 期日トハ訴訟行爲ニ關シテ訴訟關係者ノ會合スル爲ニ存スル時間ヲ謂フ期日ニ於テ爲スヘキ訴訟行爲ハ主トシテ辯論證據調及ヒ裁判ノ言渡等ナリ

二 期日ハ豫メ之ヲ指定スルコトヲ本則トシ裁判長日及ヒ時ヲ以テ之ヲ定ム而シテ已ムコトヲ得サル場合ニ限リ日曜日又ハ一般ノ祝祭日ニ之ヲ定ムルコトヲ得(一五九三七八、一)

三 期日ニ付テノ呼出ハ裁判所書記裁判長ノ命ニ從ヒ呼出狀ノ正本ノ送達ヲ以テ之ヲ爲ス然レトモ裁判長カ期日ヲ定メテ在廷者ニ出頭ヲ命スルニ依リテモ之ヲ爲スコトヲ得(一六一)

四 期日ハ裁判所内ニ於テ之ヲ開ク但臨檢又ハ裁判所ニ出頭スルニ差支アル者ノ審問其他裁判所内ニ於テ爲スコト能ハサル行爲ヲ要スルトキハ此限ニ在ラス(一六二)

五 期日ハ之ヲ指定セル日時ノ到來ニ因リテ當然始マルモノニ非ス唯事件ノ呼上ヲ以テ始マル(一六三、一)

六 當事者ハ期日ノ終ニ至ルマテ何時ニテモ出頭シ且辯論ヲ爲スコトヲ得若シ當事者カ期日ノ終ニ至ルマテ辯論ヲ爲ササルトキハ期日ヲ懈怠シタルモノト看做サル(一六三、二)

七 裁判長ハ申立ニ因リ又ハ職權ヲ以テ期日ノ變更辯論ノ延期又ハ辯論續行期

日ノ指定ヲ爲スコトヲ得申立ニ因ル期日ノ變更ニ付テハ多少ノ制限アリ(一六九、一七一)

期日ノ變更トハ期日ノ始マル前ニ之ニ代ル他ノ期日ヲ指定スルコトヲ謂ヒ辯論ノ延期トハ辯論期日ノ始マリタル後未タ辯論ヲ爲ササル前ニ其期日ニ代ヘテ他ノ辯論期日ヲ指定スルコトヲ謂ヒ辯論續行期日ノ指定トハ既ニ辯論ヲ爲シタル後之ヲ中絶シテ更ニ辯論期日ヲ指定スルコトヲ謂フ

八 期間トハ訴訟關係者カ單獨ニテ訴訟行爲ヲ爲ス爲ニ存スル時間ヲ謂フ故ニ訴訟行爲ニ關シテ期間ノ定アルトキハ其經過前ニ限リ之ヲ爲スコトヲ得

九 期間ノ計算ニ付テハ民事訴訟法第百六十五條及ヒ第百六十六條ニ於テ詳細ノ規定ヲ設ケタリ

一〇 期間ハ之ヲ分テ裁判上ノ期間及ヒ法律上ノ期間ノ二ト爲ス裁判上ノ期間トハ箇箇ノ場合ニ付キ裁判ヲ以テ定ムル期間ヲ謂フ裁判上ノ期間ノ進行ハ期間ヲ定メタル書類ノ送達ヲ以テ始マリ其送達ヲ要セサル場合ニ於テハ期間ノ言渡ヲ以テ始マル但期間ヲ指定スル際ニ之ヨリ遅キ起期ヲ定メタルト

キハ此限ニ在ラス(一六四)

法律上ノ期間トハ法律ノ規定ヲ以テ豫メ定ムル期間ヲ謂フ法律上ノ期間ニ不變期間ト稱スルモノアリ不變期間トハ民事訴訟法ニ於テ特ニ其名稱ヲ附シタル法律上ノ期間ニシテ訴訟ノ中斷又ハ中止ニ因ル外影響ヲ受クルコトナキモノヲ謂フ(一八六、二)法律上ノ期間ハ法律カ其進行ヲ始ムル原因ト認メタル事實ノ到來シタル時ヨリ進行ス

法律上ノ期間ハ法律ノ規定ヲ以テ豫メ之ヲ定ム故ニ法律ニ於テハ裁判所ノ所在地ニ住居セサル當事者ノ爲ニ一ノ附加期間ヲ設ケタリ(一六七)

一 不變期間以外ノ法律上ノ期間及ヒ裁判上ノ期間ハ當事者ノ合意ノ申立ニ因リ裁判ヲ以テ之ヲ短縮シ又ハ伸長スルコトヲ得又裁判上ノ期間及ヒ法律カ特ニ指定シタル法律上ノ期間ハ顯著ナル理由アル場合ニ於テハ合意ナキモ申立ニ因リ裁判ヲ以テ之ヲ短縮シ又ハ伸長スルコトヲ得(一七〇、一、二)伸長ニ係ル新期間ハ前期間ノ滿了ヨリ之ヲ起算ス(一七〇、三)

期間ノ短縮若クハ伸長ニ關スル申請ニ付テハ民事訴訟法第一百七十一條ノ規定ヲ參照スヘシ

一二 不變期間ハ之ヲ短縮シ又ハ伸長スルコトヲ得サルモ之ヲ懈怠シタル者ニハ後ニ説明スル如ク原狀回復ヲ許ス

一三 期日又ハ期間ニ關シテ裁判所又ハ裁判長ノ有スル權能ハ受命判事又ハ受託判事モ亦其ノ定ムヘキ期日又ハ期間ニ付キ之ヲ有ス(一七二)

第四章 訴訟行爲ノ懈怠及ヒ原狀回復

一 訴訟行爲ノ懈怠トハ訴訟行爲ヲ爲スヘキ適當ノ時期ニ之ヲ爲ササルコトヲ謂フ故ニ或期日若クハ或期間内ニ於テ又ハ訴訟ノ或程度ニ於テ爲スヘキ訴訟行爲ヲ爲ササルトキハ訴訟行爲ヲ懈怠セルモノトス

二 當事者カ訴訟行爲ヲ懈怠シタルトキハ其訴訟行爲ヲ爲ス權利ヲ失フ但法律ニ於テ追完ヲ許ストキハ此限ニ在ラス(一七三、一)此失權ノ效果ハ相手方ノ申立ヲ待タスシテ當然發生ス但法律ノ規定ニ依リ相手方ノ申立ヲ要スルトキハ此限ニ在ラス(一七三、二)例ヘハ口頭辯論期日ノ懈怠ニ因ル效果ハ相手方ノ申立アル場合ニ限リ發生スルカ如シ(二四六)

三 不變期間ヲ懈怠シタル者ニハ一定ノ事由アル場合ニ於テ原狀回復ヲ許ス所謂原狀回復トハ不變期間内ニ爲スヘカリシ訴訟行爲ヲ追完スルコトヲ得セシム

ルヲ謂フ原狀回復ノ原因タル事由ハ左ノ如シ(一七四)

一 當事者カ天災其他避クヘカラサル事變ニ因リ不變期間ヲ遵守スル能ハサ
リシコト

二 故障期間ヲ懈怠シタル當事者カ過失ナクシテ闕席判決ノ送達ヲ知ラザリ
シコト

原狀回復ノ原因ハ之ヲ疏明セハ足レリ(一七六、二、二號)

四 原狀回復ハ申立ニ因リ之ヲ許ス其申立ハ書面ヲ以テ之ヲ爲スヘキモノトス
其書面ハ左ノ事項ヲ具備スルコトヲ要ス(一七六、二)

一 原狀回復ノ原因タル事實及ヒ其疏明方法ノ表示

二 懈怠シタル訴訟行爲ノ追完

原狀回復ノ申立ヲ爲スニハ懈怠シタル訴訟行爲ヲ同時ニ追完スルコトヲ要ス

五 原狀回復ノ申立ハ十四日ノ期間内ニ之ヲ爲スコトヲ要ス此期間ハ障碍ノ止
ミタル日ヲ以テ始マル此期間ハ當事者ノ合意ニ依リ之ヲ伸長スルコトヲ得ス
又此期間カ經過セサルニ拘ラス懈怠シタル不變期間ノ滿了後一个年ヲ經過シタ
ルトキハ原狀回復ノ申立ヲ爲スコトヲ得サルナリ(一七五)

六 原狀回復ノ申立ハ追完スル訴訟行爲ニ付キ裁判ヲ爲スヘキ裁判所ニ之ヲ爲
スヘキモノトス然レトモ即時抗告ノ提起ヲ懈怠シタル場合ニ於テハ原狀回復ノ
申立ハ不服ヲ申立テラレル裁判ヲ爲シタル裁判所又ハ抗告裁判所ニ之ヲ爲スコ
トヲ得(一七六、三)

七 原狀回復ノ申立ニ關スル手續ハ追完スル訴訟行爲ニ關スル手續ト之ヲ併合
スヘキモノトス然レトモ裁判所ハ先ツ原狀回復ノ申立ニ關スル辯論及ヒ裁判ノ
ミニ訴訟手續ヲ制限スルコトヲ得(一七七、一)又原狀回復ノ申立ニ關スル裁判及ヒ
其裁判ニ對スル不服申立ニ付テハ追完スル訴訟行爲ニ付テノ規定ヲ適用ス然レ
トモ原狀回復ノ申立ヲ爲シタル當事者ハ闕席判決ヲ受クルモ之ニ對シテ故障ノ
申立ヲ爲スコトヲ得ス(一七七、二)

八 原狀回復ノ費用ハ申立人之ヲ負擔ス但相手方ノ不當ナル異議ニ因リ生シタ
ルモノハ此限ニ在ラス(一七七、三)

第五章 訴訟手續ノ中斷、中止及ヒ休止

一 訴訟手續ノ中斷トハ訴訟手續カ法律ニ定メタル事實ノ發生ニ因リ法律上當

訴訟手續

訴訟手續ノ中斷、中止及ヒ休止

然進行スルヲ得サルニ至ルコトヲ謂フ

二 訴訟手續ハ左ノ場合ニ於テ中斷ス

一 當事者カ死亡シタルトキ

當事者カ死亡シタルトキハ訴訟手續ハ承繼人カ之ヲ受繼クマテ中斷ス(一七八、

一)

中斷シタル訴訟手續ヲ受繼クニハ受繼ノ書面ヲ受訴裁判所ニ差出スヘキモノトス此書面ハ受訴裁判所ヨリ之ヲ相手方ニ送達ス(一八七)

承繼人カ受繼ヲ遲滯シタルトキハ裁判所ハ相手方ノ申立ニ因リ受繼及ヒ本案ノ辯論ノ爲メ承繼人ヲ辯論期日ニ呼出スヘキモノトス(一七八、二)

右ニ述ヘタル所ニ從ヒテ呼出ヲ受ケタル承繼人カ辯論期日ニ出頭セサルトキハ裁判所ハ相手方ノ申立ニ因リ承繼人ハ相手方ノ主張セル承繼ヲ自白シタルモノト看做シ闕席判決ヲ以テ承繼人カ訴訟ヲ受繼キタル旨ヲ宣言スヘキモノナリ而シテ本案ノ辯論ハ故障期間ノ滿了後ニ之ヲ爲シ又此期間内ニ故障ノ申立アリタルトキハ其完結後ニ之ヲ爲スヘキモノトス(一七八、三)

當事者ノ死亡ニ因リ訴訟手續カ中斷シタル場合ニ於テ遺産ニ付キ管理人ヲ選任シタルトキハ訴訟ノ受繼ニ付テハ當事者カ訴訟能力ヲ失ヒ又ハ其法律上代理人カ死亡シ若クハ其代理權カ當事者ノ訴訟能力ヲ得ル前ニ消滅シタル爲ニ訴訟手續ノ中斷セル場合ニ關スル規定ヲ適用スヘキモノトス又當事者ノ死亡ニ因リ訴訟手續ノ中斷シタル場合ニ於テ遺産ニ付キ破産手續カ開始シタルトキハ訴訟ノ受繼ニ付テハ當事者ノ財産ニ付キ破産手續ノ開始シタル爲ニ訴訟手續ノ中斷シタル場合ニ關スル規定ヲ適用スヘキモノナリ(一八一)

訴訟代理人ヲ以テ訴訟ヲ爲ス場合ニ於テハ當事者カ死亡スルモ直ニ訴訟手續ノ中斷ヲ來スモノニ非ス後ニ説明スル如ク當事者ノ死亡ニ因ル訴訟代理權ノ消滅ヲ相手方ニ通知スルヲ待テ其中斷ヲ來スモノナリ(一八三、一)

二 當事者ノ財産ニ付キ破産手續ノ開始シタル場合ニ於テ訴訟手續カ破産財團ニ關スルトキ(一七九)

此場合ニ於ケル訴訟手續ノ中斷ハ破産法ノ規定ニ從ヒテ訴訟ヲ受繼キ又ハ破産手續ノ終結シタル時ニ至リテ終了ス
受繼ノ書面ハ之ヲ受訴裁判所ニ差出シ受訴裁判所ヨリ之ヲ相手方ニ送達スヘキモノトス(一八七)

三 當事者カ訴訟能力ヲ失ヒ又ハ其法律上代理人カ死亡シ若クハ其代理權カ當事者ノ訴訟能力ヲ得ル前ニ消滅シタルトキ(一八〇)

本號ノ場合ニ於ケル訴訟手續ノ中斷ハ法律上代理人若クハ新法律上代理人カ其就任ヲ相手方ニ通知シ又ハ相手方カ訴訟手續ヲ續行セントスル旨ヲ右ノ法律上代理人ニ通知スルニ因リテ終了ス此通知ノ書面ハ之ヲ受訴裁判所ニ差出シ受訴裁判所ヨリ之ヲ相手方ニ送達スヘキモノトス(一八七)

本號ノ場合ニ於テ當事者カ訴訟代理人ヲ以テ訴訟ヲ爲ストキハ後ニ説明スル如ク本號ノ事由ニ因ル訴訟代理權ノ消滅ヲ相手方ニ通知スルヲ待テ訴訟手續ノ中斷ヲ來スモノナリ(一八三、一)

四 戰爭其他ノ事故ニ因リテ裁判所カ其職務ノ執行ヲ止メタルトキ(一八二)此場合ニ於テハ裁判所カ其職務ノ執行ヲ止メタル事故ノ止ムト共ニ訴訟手續中斷ノ終了ヲ來ス

五 訴訟代理人ヲ以テ訴訟ヲ爲ス場合ニ於テ當事者カ死亡シ若クハ訴訟能力ヲ失ヒ又ハ其法律上代理人カ死亡シ若クハ代理權ヲ失ヒタルトキハ此等ノ事由ニ因ル訴訟代理權消滅ノ通知アリタルトキ(一八三)

右ノ通知ノ書面ハ之ヲ受訴裁判所ニ差出シ受訴裁判所ヨリ之ヲ相手方ニ送達スヘキモノトス(一七八)

三 訴訟手續ノ中止トハ訴訟手續ノ進行ヲ止ムル旨ヲ宣言スル裁判ニ因リテ訴訟手續カ法律上進行スルヲ得サルニ至ルコトヲ謂フ故ニ裁判所カ實際訴訟手續ヲ續行セサルモ斯ル裁判ヲ爲ササルトキハ訴訟手續ノ中止ヲ來スモノニ非ス
裁判所ハ當事者カ戰時兵役ニ服スルトキ又ハ官廳ノ布令、戰爭其他ノ事變ニ因リ受訴裁判所ト交通ノ絶エタル地ニ在ルトキハ申立ニ因リ又ハ職權ヲ以テ障礙ノ止ムマテ訴訟手續ノ中止ヲ命スルコトヲ得(一八四)此他法律ニ別段ノ規定アル場合ニ於テハ裁判所ハ訴訟手續ノ中止ヲ命スルコトヲ得ヘク又ハ之ヲ命スルコトヲ要ス(五二、一一二、一一二二、一二二二)

訴訟手續中止ノ申請ハ受訴裁判所ニ之ヲ爲スヘキモノトス其申請ハ口頭ヲ以テ之ヲ爲スコトヲ得又其裁判ハ口頭辯論ヲ經スシテ之ヲ爲スコトヲ得ヘシ(一八五)訴訟手續ノ中止ヲ命スル裁判ニ對シテハ抗告ヲ爲スコトヲ得又其中止ノ申請ヲ却下スル裁判ニ對シテハ即時抗告ヲ爲スコトヲ得ヘシ(一八九)

訴訟手續ノ中止ハ之ヲ命シタル裁判ヲ取消ス裁判ノ言渡若クハ送達ニ因リテ終

了シ又ハ其中止ヲ命スルノ原因タル事由止ミタル後當事者カ訴訟手續ヲ受繼クニ因リテ終了ス(一八七、二三五、二四五、二)

受繼ノ書面ハ受訴裁判所ニ之ヲ差出シ受訴裁判所ヨリ之ヲ相手方ニ送達スヘキモノトス(一八七)

四 訴訟手續ノ中斷及ヒ中止ハ左ノ效果ヲ生ス(一八六)

一 訴訟手續ノ中斷及ヒ中止ハ一切ノ期間ノ進行ヲ止メ且其終了後更ニ全期間ノ進行ヲ始メシムル效果ヲ生ス(一八六、一)

二 訴訟手續ノ中斷又ハ中止ノ繼續スル間ニ本案ニ付キ爲シタル當事者ノ訴訟行為ハ相手方ニ對シテ其效力ヲ生セス(一八六、二)然レトモ中斷又ハ中止ノ終了ヲ目的トスル當事者ノ訴訟行為ハ相手方ニ對シテ其效力ヲ生ス

三 裁判所ハ訴訟手續ノ中斷又ハ中止ノ繼續スル間本案ニ付キ訴訟行為ヲ爲スコトヲ得ス殊ニ之ニ付キ裁判ヲ爲スコトヲ得サルナリ然レトモ口頭辯論ノ終結後ニ生シタル中斷ハ既ニ終結セル辯論ニ基キテ爲スヘキ裁判ノ言渡ヲ妨ケス(一八六、三)

五 訴訟手續ノ中斷又ハ中止カ終了シタルトキハ訴訟手續ハ其中斷又ハ中止ヲ

來シタル時ノ状態ニテ再ヒ進行スルコトヲ得ルニ至ル唯期間ノミハ前ニ述ヘタル如ク更ニ初ヨリ其進行ヲ始ム

六 訴訟手續ノ休止トハ當事者カ訴訟手續ノ進行ヲ止ムル旨ノ合意ヲ爲スニ因リ又ハ當事者雙方カ辯論期日ニ出頭セルニ因リテ訴訟手續カ法律上進行スルヲ得ザルニ至ルコトヲ謂フ

訴訟手續休止ノ合意ハ訴訟カ如何ナル程度ニ在ルヲ問ハス之ヲ爲スコトヲ得又休止ノ期間ヲ定メスシテ之ヲ爲スコトヲ得ヘシ(一八八、一)

當事者雙方カ辯論期日ニ出頭セサルトキハ訴訟手續ハ休止シ爾後進行スルコトヲ得サルニ至ル(一八八、二)

當事者カ口頭辯論期日ニ於テ辯論ヲ爲ササルトキハ其期日ニ出頭セサルモノト看做サル故ニ當事者雙方カ口頭辯論期日ニ於テ辯論ヲ爲ササルトキ又ハ當事者ノ一方ノミカ其期日ニ出頭スルモ辯論ヲ爲ササルトキハ當事者雙方カ其期日ニ出頭セサルト同シク訴訟手續ノ休止ヲ來ス(一六三、二一八八、二)

訴訟手續ノ休止ハ一切ノ期間ノ進行ヲ止メ且當事者カ別段ノ定ヲ爲ササル限ハ其終了後更ニ全期間ノ進行ヲ始メシムル效果ヲ生ス然レトモ不變期間ハ訴訟手

續ノ休止ニ因リテ影響ヲ受クルコトナシ(一八八、一)原狀回復ノ申立ノ爲ニ存スル短期ノ期間モ亦然リ是レ此期間ハ當事者ノ合意ニ依リテ之ヲ伸長スルコトヲ得サルカ爲ナリ(一七五)又訴訟手續ノ休止ノ繼續スル間ハ裁判所ハ本案ニ付キ訴訟行爲ヲ爲スコトヲ得ス而シテ其間ニ當事者カ本案ニ付キ爲シタル訴訟行爲ハ相手方ニ對シテ其效力ヲ生セス

當事者雙方カ口頭辯論期日ニ出頭セサルニ因リテ訴訟手續ノ休止ヲ來シタル場合ニ於テハ當事者ノ一方カ辯論期日指定ノ申立ヲ爲スニ因リテ休止ノ終了ヲ來ス(一八八、二)若シ此場合ニ於テ當事者カ休止後一箇年内ニ此申立ヲ爲ササルトキハ本訴及ヒ反訴ヲ取下ケタルモノト看做サル(一八八、三)

訴訟手續ノ休止カ終了シタルトキハ訴訟手續ハ其休止ヲ來シタル時ノ状態ニテ再ヒ進行スルコトヲ得ルニ至ル唯期間ハ前述ノ如ク不變期間ヲ除キ當事者カ別段ノ定ヲ爲ササル限ハ休止ノ終了後更ニ初ヨリ其進行ヲ始ム(一八八、一)

第五編 判決手續

第一部 汎論

第一章 訴及ヒ判決

一 訴トハ自己ニ利益ナル判決ヲ求ムル原告ノ申立ニシテ判決手續ヲ開始スルモノヲ謂フ

訴ハ其要素ニ依リ互ニ區別セラル原告及ヒ被告竝ニ訴ノ申立其目的物即チ訴訟物及ヒ訴ノ原因ハ何レモ訴ノ要素ナリ訴ノ原因トハ原告カ訴ヲ以テ自己ニ利益ナル判決ヲ求ムル理由タル事實ヲ謂フ訴ノ原因カ一ノ事實タルコトハ人事訴訟手續法第七條第二項ノ規定ニ依リテ自ラ明ナル所トス

二 原告カ訴ヲ以テ自己ニ利益ナル判決ヲ求ムル權利ヲ有スルトキハ實際スル判決ヲ求ムルコトヲ得故ニ此場合ニ於テハ訴ハ理由アリト謂ヘシ右ノ權利ハ所謂訴權(實質的訴權)ナリ

右ニ述ヘタル所ニ依レハ訴カ理由アルトキハ訴ノ申立ニ從ヒテ原告ニ利益ナル

判決ヲ爲スヘキモノトス之ニ反シテ訴カ理由ナキトキハ被告ノ利益ノ爲メ訴ヲ理由ナシトシテ却下スル判決ヲ爲スヘキモノナリ
 訴カ理由アルヤ否ヤハ終局判決ニ接著スル口頭辯論ノ終結ノ際ニ於ケル訴訟材料ニ照シテ之ヲ定ムヘキモノトス

三 訴ニハ三種アリ給付ノ訴、確認ノ訴及ヒ形成ノ訴是ナリ

給付ノ訴ハ請求ノ存在ヲ認メテ其辨濟ヲ命スル判決ヲ爲スコトヲ求ムル訴ナリ此訴ハ辨濟セラルヘキ請求ヲ其目的物トス

確認ノ訴ハ單ニ法律關係ノ存在又ハ不存在ヲ確定スル判決ヲ求ムル訴ナリ此訴ノ目的物ハ法律關係トス

確認ノ訴ハ原告カ法律關係ノ存在ヲ主張スルト其不存在ヲ主張スルトニ依リ積極的確認ノ訴及ヒ消極的確認ノ訴ニ區別セラル

確認判決ヲ以テ訴訟物タル法律關係ノ存否ヲ確定スルノ必要アルニ非サレハ原告ハ確認ノ訴ヲ以テ自己ニ利益ナル判決ヲ求ムルコトヲ得サルナリ

形成ノ訴ハ形成權又ハ法律上ノ效果ヲ生セシムル判決ヲ求ムル權利ヲ認メテ法律上ノ效果ヲ生セシムル判決ヲ爲スコトヲ求ムル訴ナリ例ヘハ債務者カ債權者

ヲ害スルコトヲ知リテ爲シタル法律行爲ヲ取消ス判決ヲ求ムル訴又ハ離婚ヲ宣言スル判決ヲ求ムル訴ノ如シ

形成ノ訴ハ形成權又ハ法律上ノ效果ヲ生セシムル判決ヲ求ムル權利ヲ其目的物トス

民事訴訟法ハ給付ノ訴ノミニ關シテ規定ヲ設ケタリ然レトモ其規定ハ之ヲ他ノ訴ニ準用スヘキモノトス

四 判決ハ口頭辯論ヲ經テ之ヲ爲スコトヲ要ス而シテ訴ニ付テハ判決ヲ以テ裁判ヲ爲スヘキモノトス故ニ訴ノ提起アリタル場合ニ於テハ口頭辯論ヲ爲ササルヘカラサルナリ

五 判決ハ種々ノ標準ニ依リ左ノ如ク之ヲ分類スルコトヲ得

一 本案ノ判決及ヒ本案ニ關セサル判決

茲ニ本案ノ判決トハ訴訟ノ目的物即チ訴訟物ニ關スル判決ヲ謂フ例ヘハ訴ヲ以テ原告ノ主張スル請求ノ存在ヲ認メテ其辨濟ヲ被告ニ言渡ス判決又ハ其不存在ヲ認メテ原告ニ敗訴ヲ言渡ス判決ノ如シ又茲ニ本案ニ關セサル判決トハ訴訟ノ目的物ニ關セサル判決ヲ謂フ例ヘハ管轄違其他ノ理由ニ因リ訴ヲ不適

法トシテ却下スル判決ノ如シ

二 給付判決、確認判決及ヒ形成判決

請求ノ存在ヲ認めテ其辨濟ヲ命スル判決ハ給付判決ナリ又單ニ法律關係ノ存在又ハ不存在ヲ確定スル判決ハ確認判決ナリ又形成權又ハ法律上ノ效果ヲ生セシムル判決ヲ求ムル權利ノ存在ヲ認めテ法律上ノ效果ヲ生セシムル判決ハ形成判決ナリ例ヘハ債務者カ債權者ヲ害スルコトヲ知リテ爲シタル法律行為ヲ取消ス判決、相續人ノ廢除若クハ離婚ヲ言渡ス判決又ハ執行異議ノ訴ニ基キテ強制執行ヲ許サスト宣言スル判決ノ如シ(五四五、五四九、八八、一乃至一八、三三、三四三、九、四二、四、民八、一三乃至八一、九九七、五、九九八)

三 闕席判決及ヒ通常ノ判決(對席判決)

闕席判決トハ辯論期日ニ闕席セル當事者即チ其期日ヲ懈怠シタル當事者ニ不利益ナル判決ニシテ其闕席ノ法律上ノ效果ヲ基礎トスルモノヲ謂フ闕席判決ニ非サル判決ハ通常ノ判決即チ對席判決ナリ

四 終局判決及ヒ中間判決

終局判決トハ或裁判所ニ於テ當事者ノ雙方又ハ其一方ニ對シ訴訟ヲ終結スル

コトヲ目的トスル判決ヲ謂フ故ニ訴訟ノ現ニ繫屬スル裁判所ニ於テ之ヲ終結スル爲ニ爲ス判決ハ終局判決ナリ例ヘハ訴訟、控訴若クハ上告ニ關スル判決又ハ或當事者ヲ訴訟ヨリ脫退セシムル判決ノ如シ

終局判決ハ訴訟ノ全部ヲ終結スルコトヲ目的トスルト其一部ヲ終結スルコトヲ目的トスルトニ依リ全部判決及ヒ一部判決(一分判決)ニ區別セラル(二二五、二二六)

終局判決ニハ解除條件ニ繫ルモノアリ所謂留保判決即チ是ナリ(四二六、四二七、四九一、四九二)單ニ終局判決ト謂ヘハ無條件ノ終局判決ヲ指スモノトス

中間判決トハ或裁判所ニ於テ訴訟ノ全部又ハ一部ヲ終結スルコトヲ目的トセサル判決ヲ謂フ中間判決ハ訴訟ノ進行中ニ生シタル争點ヲ決シ以テ終局判決ヲ準備スル爲ニ之ヲ爲スモノトス(二〇七、二二二、二七二、二八)

六 判決ニ對シテハ上訴ヲ爲スコトヲ得然レトモ中間判決ハ上訴ニ關シテ終局判決ト看做サルモノニ限り之ニ對シテ上訴ヲ爲スコトヲ得ヘシ(二〇七、二二八)
 二)又闕席判決ニ對シテハ上訴ヲ爲スコトヲ得ス之ニ對シテ故障ノ申立ヲ爲スコトヲ得ルノミ然レトモ故障ノ申立ヲ許ササル闕席判決ニ對シテハ懈怠ナカリシ

コトヲ理由トスルトキニ限り上訴ヲ爲スコトヲ得(二五五・三九八・四五四、一號)判決ニ對スル上訴ハ控訴及ヒ上告ナリ

七 判決ハ之ニ對シ上訴ヲ爲スコトヲ得ス且故障ノ申立ヲ爲スコトヲ得サル場合ニ於テ確定ス即チ判決ニ對シ本來上訴ヲ爲スコトヲ得ズ且故障ノ申立ヲ爲スコトヲ得サルカ又ハ之ヲ爲スコトヲ得サルニ至リタル場合ニ於テ判決ノ確定ヲ見ルモノナリ

右ニ述ヘタル所ニ依レハ上訴期間又ハ故障期間カ滿了スルトキハ判決ハ確定ス然レトモ上訴期間内又ハ故障期間内ニ上訴又ハ故障ノ申立ヲ爲ストキハ判決ノ確定ハ之ニ因リテ遮斷セラル(四九八)所謂判決確定ノ遮斷トハ上訴期間又ハ故障期間カ滿了スルニ拘ラス判決ノ確定ヲ一時停止スルコトヲ謂フ

當事者ハ民事訴訟法第四百九十九條ノ規定ニ從ヒテ第一審裁判所又ハ上級裁判所ノ書記ニ判決確定ノ證明書ノ付與ヲ求ムルコトヲ得

判決カ確定シタルトキハ當事者ハ故障ノ申立又ハ上訴ヲ以テ其取消又ハ變更ヲ求ムルコトヲ得然レトモ此場合ニ於テハ當事者ハ法律ニ定ムル所ニ從ヒテ再審ノ訴ヲ爲スコトヲ得(四六七・四七九)

八 判決ハ左ノ效力ヲ有ス

一 判決ハ現在ノ訴訟ニ於テ裁判ヲ拘束スル效力ヲ有ス左ノ如シ

イ 裁判所ハ其ノ言渡シタル終局判決又ハ中間判決ニ包含スル裁判ニ羈束セラル詳言セハ裁判所カ或訴訟ニ於テ終局判決又ハ中間判決ヲ爲シタルトキハ其訴訟ニ於テ後日其判決ノ趣旨ニ反スル裁判ヲ爲スコトヲ得(二四〇)ロ 裁判所ハ其ノ言渡シタル終局判決又ハ中間判決ヲ自ラ變更スルコトヲ得然レトモ當事者カ故障ノ申立若クハ再審ノ訴ヲ爲シタルトキ又ハ裁判所カ判決ヲ爲スニ當リ防禦方法ヲ提出スル權利ヲ被告ニ留保シタルトキハ此限ニ在ラス(二五六・二六一・四二六・四七二・四七九・四九一・四九二)

二 判決ハ其主文ニ包含スルモノニ限り確定力即チ既判力ヲ有ス(二四四)故ニ判決ノ既判力ハ裁判ノ理由ニ及ハサルナリ判決ノ主文トハ判決ノ内容ヲ爲ス裁判ヲ謂フ判決ハ之ヲ書面ニ作ルコトヲ要ス是レ此裁判ヲ判決ノ主文ト名クル所以ナリ又判決ノ既判力トハ其目的物タル事項ニ關シ新ナル訴訟ニ於テ當事者ヲ拘束スル判決ノ效力ヲ謂フ

既判力ヲ有スル判決ハ本案ノ終局判決ニ限ル故ニ中間判決及ヒ本案ニ關セサ

ル終局判決例へハ訴ヲ不適法トシテ却下スル判決又ハ上訴ヲ不適法トシテ棄却スル判決ハ既判力ヲ有セス

判決ノ既判力ハ判決カ確定シタル場合ニ於テ發生シ本則トシテ當事者間ニ於テノミ存在ス

三 判決ハ形成判決タルモノニ限り形成力ヲ有ス判決ノ形成力トハ或法律上ノ效果ヲ生セシムル判決ノ效力ヲ謂フ故ニ判決カ法律關係ノ發生變更又ハ消滅ヲ來スカ如キハ其形成力ナリ

判決ノ形成力ハ判決カ確定シタル場合ニ於テ發生ス

或法律上ノ效果カ性質上第三者ニ對シテモ發生スヘキモノナルトキハ其法律上ノ效果ヲ生セシムル判決ノ形成力ハ第三者ニ對シテモ亦存在ス例へハ離婚判決ニ於ケルカ如シ

四 判決ハ給付判決タルモノニ限り執行力ヲ有ス判決ノ執行力トハ強制執行ヲ爲スコトヲ得セシムル其效力ヲ謂フ故ニ判決カ執行力ヲ有スルトキハ之ニ基キテ強制執行ヲ爲スコトヲ得

判決ノ執行力ハ判決カ確定シタル場合又ハ其假執行ノ宣言アル場合ニ限り發

生ス(四九七)

第二章 訴訟手續ノ經過

一 訴訟手續(詳言セハ判決手續)ハ訴ノ提起ニ因リテ開始ス然レトモ訴狀ヲ以テ訴ヲ提起スル場合ニ於テハ訴訟ノ權利拘束ハ訴狀ノ送達ニ因リテ生ス所謂訴訟ノ權利拘束トハ訴訟カ裁判所ニ繫屬スルコトヲ謂フ故ニ訴狀ヲ以テ訴ヲ提起スル場合ニ於テハ訴ハ訴狀ノ送達ヲ待テ訴訟手續ヲ開始スル效力ヲ生スルモノト謂フヘシ(一九五、一)

二 訴ノ提起ニ因リテ訴訟手續カ開始シタル場合ニ於テハ訴ニ付キ判決ヲ以テ裁判ヲ爲ササルヘカラス而シテ判決ハ口頭辯論ニ基キテ之ヲ爲スコトヲ要ス故ニ訴カ提起セラレタルトキハ必ス口頭辯論ヲ爲ササルヘカラス然レトモ本案ノ辯論及ヒ判決ヲ爲スニハ訴カ適法ナルコトヲ要ス茲ニ本案トハ訴訟物ヲ謂フ訴ハ左ノ條件ノ存在スル場合ニ限り適法トス

一 訴カ其要件ヲ具備スルコトヲ要ス

訴ノ要件トハ訴其モノニ付キ存在スルコトヲ要スル事情ヲ謂フ訴カ許スヘキ

モノニシテ且其提起ノ方法竝ニ訴ノ方式及ヒ印紙ノ貼用ニ欠缺ナキコトハ訴ノ要件ナリ

二 訴訟條件カ存在スルコトヲ要ス
訴訟條件トハ本案ノ辯論及ヒ判決ヲ爲スニ缺クヘカラサル事情ヲ謂フ訴訟條件ハ左ノ如シ

イ 無訴權ニ非サルコト

所謂無訴權トハ原告カ司法裁判所ノ判決ヲ求ムル權利(形式的訴權)ヲ有セサルコトヲ謂フ故ニ無訴權ハ訴訟事件カ司法裁判所ノ權限ニ屬セサル場合ニ於テ存スルモノトス

ロ 受訴裁判所カ管轄權ヲ有スルコト

ハ 原告及ヒ被告カ當事者能力ヲ有スルコト

ニ 原告カ訴ノ提起ニ際シテ訴訟能力ヲ有スルカ若クハ法律上代理人ニ依リテ適法ニ代理セラルルコト

ホ 原告カ訴訟代理人ニ依リテ訴ヲ提起スル限ハ其訴訟代理人カ訴ノ提起ニ際シテ訴訟代理權ヲ有スルコト

三 訴訟障礙ノ存在セサルコトヲ要ス

訴訟障礙トハ被告ノ主張ヲ待テ本案ノ辯論及ヒ判決ヲ爲スノ妨ト爲ルニ至ル事情ヲ謂フ

訴訟障礙ハ左ノ如シ

イ 同一ナル訴訟物ノ權利拘束カ訴ノ提起ノ時ヨリ存續スルコト(一九五)

ロ 原告カ訴訟費用ノ保證ヲ立ツル義務ヲ負擔スルニ拘ラス之ヲ立テサルコト(八九九〇)

ハ 原告カ訴ヲ取下ケタル後更ニ其訴ヲ提起シタル場合ニ於テ未タ前訴訟ノ費用ヲ完済セサルコト(一九八)

三 口頭辯論ニ於テハ當事者ハ口頭主義ニ基キ口頭演述ヲ爲スコトヲ要シ口頭演述ニ代ヘテ書類ヲ朗讀シ又ハ之ヲ援用スルコトヲ得ス又當事者ハ口頭辯論ニ於テ辯論主義ニ基キ自己ニ利益ナル裁判ヲ受クルニ缺クヘカラサル事實ヲ主張シ且疑アル場合ニ於テ之ヲ證明スルコトヲ要スルノミナラス相手方ノ主張スル事實ニ對シテ陳述ヲ爲スコトヲ要ス而シテ當事者ハ自由序列主義ニ基キ判決ニ接著スル口頭辯論ノ終結ニ至ルマテ一切ノ攻撃若クハ防禦ノ方法ヲ提出スルコト

トヲ得

四 當事者カ其主張ヲ證スル爲メ證據方法ヲ提出シタルトキハ裁判所ハ證據調
ヲ爲スコトヲ要ス證據調ハ口頭辯論期日又ハ特別ノ期日ニ於テ之ヲ爲スコトヲ
得證據調ノ結果ニ付テハ裁判所ハ自由心證主義ニ基キ自由ノ意見ニ從ヒテ判斷
ヲ爲スヘキモノトス

五 裁判所カ口頭辯論ノ結果ニ依リ訴ヲ不適法トスルトキハ之ヲ不適法トシテ
却下スル判決ヲ爲スヘキモノトス之ニ反シテ訴ヲ適法トスルトキハ之ヲ理由ナ
シトシテ却下スル判決ヲ爲スカ又ハ之ヲ理由アリトシテ被告ニ敗訴ヲ言渡ス判
決ヲ爲スヘキモノナリ若シ訴カ適法ナル場合ニ於テ原告カ口頭辯論期日ニ闕席
シタルトキハ被告ノ申立ニ因リ闕席判決ヲ以テ訴ヲ理由ナシトシテ却下シ又被
告カ其期日ニ闕席シタルトキハ原告ノ申立ニ因リ被告ハ原告ノ主張スル事實ヲ
自白シタルモノト看做シ其事實ニ基キテ訴ヲ理由アリト認ムヘキ限ハ闕席判決
ヲ以テ被告ニ敗訴ヲ言渡スヘキモノトス

六 當事者ハ第一審裁判所カ訴ニ付キ爲シタル判決ニ對シ控訴期間内ニ於テ控
訴裁判所ニ控訴ヲ爲スコトヲ得控訴審ニ於テハ當事者ハ新ナル事實及ヒ證據方

法ヲ提出スルコトヲ得ヘシ

控訴裁判所ハ控訴ヲ不適法トスルトキハ不適法トシテ之ヲ棄却スル判決ヲ爲ス
ヘキモノトス之ニ反シテ控訴ヲ適法トスル場合ニ於テ之ヲ理由アリトスルトキ
ハ第一審判決ヲ變更スル判決ヲ爲シ又控訴ヲ理由ナシトスルトキハ之ヲ理由ナ
シトシテ棄却スル判決ヲ爲スヘキモノナリ

當事者ハ控訴裁判所ノ判決ニ對シ上告期間内ニ上告裁判所ニ上告ヲ爲スコトヲ
得當事者カ上告ヲ爲スニハ第二審判決カ法律ニ違背シタルコトヲ主張スルヲ要
ス而シテ上告審ニ於テハ當事者ハ本則トシテ新ナル事實及ヒ證據方法ヲ提出ス
ルコトヲ得ス

上告裁判所ハ上告ヲ不適法トスルトキハ不適法トシテ之ヲ棄却スル判決ヲ爲ス
ヘキモノトス之ニ反シテ上告ヲ適法トスル場合ニ於テ之ヲ理由アリトスルトキ
ハ第二審判決ヲ破毀スル判決ヲ爲シ又上告ヲ理由ナシトスルトキハ之ヲ理由ナ
シトシテ棄却スル判決ヲ爲スヘキモノトス上告裁判所カ第二審判決ヲ破毀スル
判決ヲ爲ス場合ニ於テハ本則トシテ訴訟事件ヲ下級裁判所ニ差戻ス言渡ヲ爲ス
ヘキモノナリ上告裁判所ハ單ニ第二審判決カ法律ニ違背シタルヤ否ヤヲ調査シ

以テ上告カ理由アリヤ否ヤヲ決スヘキモノトス
 控訴又ハ上告ノ手續ニハ別段ノ規定アル場合ノ外地方裁判所ノ第一審ノ訴訟手續ニ關スル規定ヲ準用スヘキモノトス
 當事者カ第一審ニ於ケルト上級審ニ於ケルトヲ問ハス闕席判決ヲ受ケタル場合ニ於テハ之ニ對シテ故障ノ申立ヲ爲スコトヲ得故障ノ申立カ適法ナルトキハ訴訟ハ闕席前ノ程度ニ復ス而シテ新ナル辯論ニ基キテ爲スヘキ判決カ闕席判決ト符合スルトキハ之ヲ維持スル旨ヲ言渡シ然ラサルトキハ新判決ニ於テ闕席判決ヲ廢棄シ以テ新ナル裁判ヲ爲スヘキモノトス
 七 訴訟ニ付キ言渡シタル判決ニ對シテ上訴ヲ爲スコトヲ得且故障ノ申立ヲ爲スコトヲ得サルトキハ訴訟ノ權利拘束ハ消滅ス即チ訴訟ハ茲ニ終了スルモノトス此他當事者カ訴ヲ取下ケ又ハ訴訟ニ付キ訴訟上ノ和解ヲ爲シタルトキハ訴訟ハ終了ス

第二部 第一審ノ訴訟手續

第一章 地方裁判所ノ訴訟手續

第一節 訴ノ提起

一 訴ハ本則トシテ訴狀ヲ裁判所ニ差出シテ之ヲ提起スヘキモノトス唯法律ニ別段ノ規定アル場合ニ限り例外トシテ口頭辯論ニ於テ之ヲ提起スルコトヲ得(一九〇・二〇・二二一)是レ何レモ訴ヲ提起スル法律上ノ方法ナリ
 二 訴狀ニハ訴ヲ提起スル爲ニ表示スルヲ要スル左ノ事項ヲ掲クルコトヲ要ス(一九〇・二)

- 一 當事者及ヒ裁判所ノ表示
- 二 訴ノ目的物
 訴ノ目的物ハ訴訟物ニ外ナラス訴ノ目的物タルコトヲ得ルモノハ請求其他ノ法律關係ナリ
- 三 訴ノ原因
 訴ノ原因ハ既ニ述ヘタル如ク原告カ訴ヲ以テ自己ニ利益ナル判決ヲ求ムルノ理由タル事實ナリ
- 四 訴ノ申立
 原告カ訴ノ原因タル一定ノ事實ニ基キ其目的物タル一定ノ法律關係ニ關シ被

告トノ間ニ於テ如何ナル内容及ヒ範圍ノ判決ヲ求ムルヤノ申立ハ是レ即チ訴ノ申立ナリ訴ノ申立ハ一定スルコトヲ要ス即チ原告ハ訴ノ申立トシテ一定ノ申立ヲ爲スコトヲ要スルモノナリ

訴ヲ提起スル爲メ右ニ述ヘタル事項ヲ表示スルコトヲ要スルハ是レ即チ訴ノ法律上ノ方式ナリ

三 現行法ハ給付ノ訴ニ著眼シテ規定ヲ設ケタリ故ニ訴ヲ提起スルニハ當事者起シタル請求ノ一定ノ目的物及ヒ原因竝ニ裁判所ヲ表示スルコトヲ要スル旨ヲ規定セリ

給付ノ訴ヲ提起スルニ當リテ表示スルコトヲ要スル請求ノ原因ハ訴訟物タル請求ノ存在ヲ認メテ其辨濟ヲ命スル判決ヲ求ムルノ理由タル事實ナリ故ニ給付ノ訴ノ原因ニ外ナラス

請求發生ノ原因タル事實ヲ示スコトハ請求ノ原因ヲ表示スルニ缺クヘカラス而シテ請求ハ其發生原因及ヒ目的物ニ依リテ互ニ區別セラル故ニ給付ノ訴ヲ表示スルニ當リテ請求ノ原因ヲ表示スル外其目的物ヲ表示スルハ是レ即チ給付ノ訴ノ原因及ヒ目的物ヲ表示スル所以ナリト謂フヘシ

四 訴狀ニハ法律ノ規定ニ從ヒテ印紙ヲ貼用スルコトヲ要ス(民事訴訟用印紙法

一・一一)

五 訴狀ハ訴ヲ提起スルノ用ニ供セラルルト同時ニ口頭辯論準備ノ用ニ供セラレ故ニ準備書面ニ關スル一般ノ規定ニ從ヒテ之ヲ作り且裁判所ノ管轄カ訴訟物ノ價額ニ因リ定マルヘキ場合ニ於テ訴訟物カ一定ノ金額ニ係ラサルトキハ其價額ヲ訴狀ニ掲クヘキモノトス(一九〇三)

六 原告カ訴狀ヲ裁判所ニ差出ス場合ニ於テハ被告ニ交付スルニ必要ナル其贖本ヲ裁判所書記課ニ差出スヘキモノトス(一〇八・一三七・一九三)

七 原告カ訴狀ヲ裁判所ニ差出シテ訴ヲ提起シタル場合ニ於テハ先ツ裁判長ハ訴狀カ民事訴訟法第九十條第一號乃至第三號ニ掲クル事項ヲ具備スルヤ否ヤヲ調査スヘキモノトス而シテ裁判長カ其事項ニ欠缺アリト認メタルトキハ相當ノ期間ヲ定メテ其期間内ニ欠缺ノ補正ヲ爲スコトヲ命スヘキモノナリ若シ原告カ此命ニ從ハサルトキハ其期間ノ滿了後訴狀差戻ノ命令ヲ爲スヘキモノトス此差戻ノ命令ニ對シテハ即時抗告ヲ爲スコトヲ得(一九二)

八 訴狀カ民事訴訟法第九十條第一號乃至第三號ニ掲ケタル事項ヲ具備スル

トキハ裁判長ハ口頭辯論期日ヲ定メテ當事者雙方ヲ呼出シ且裁判所ヨリ訴狀ヲ被告ニ送達スヘキモノナリ(一三六乃至一五八・一五九・一六一・一九三)訴狀ノ送達ハ同法第三百七條ノ規定ニ從ヒ其謄本ヲ以テ之ヲ爲スヘキモノトス
口頭辯論期日ト訴狀ノ送達トノ間ニハ少クトモ二十日ノ時間ヲ存スルコトヲ要スルヲ本則トス(一九四)此時間ノ伸長及ヒ短縮ニ付テハ民事訴訟法第二百三條ノ規定ヲ參照スヘシ

第二節 訴ノ提起ノ效果

一 訴狀ヲ以テ訴ヲ提起シタル場合ニ於テ訴狀カ送達セラルルトキハ訴訟物ノ權利拘束ヲ生ス(一九五、二)又口頭辯論ニ於テ訴ヲ提起スルトキハ訴訟物ノ權利拘束ハ口頭演述ニ因リテ發生ス(二一二)所謂訴訟物ノ權利拘束トハ或法律關係ヲ目的物トスル訴訟カ裁判所ニ繫屬スルコト即チ訴訟カ其目的物タル法律關係ニ關シテ裁判所ニ繫屬スルコトヲ謂フ故ニ訴訟物ノ權利拘束ハ訴訟ノ權利拘束ニ外ナラス

二 訴訟物ノ權利拘束ハ左ノ訴訟法上ノ效果ヲ生ス(一九五、二)

一 權利拘束ノ存續中ニ原告又ハ被告カ同一ノ訴訟物ニ付キ本訴又ハ反訴ヲ

提起シタルトキハ相手方ハ之ニ對シテ權利拘束ノ抗辯ヲ爲スコトヲ得權利拘束ノ抗辯ハ同一ノ訴訟物ニ關シテ現ニ訴訟ノ繫屬スルカ爲メ新ナル訴訟ニ於テ本案ノ辯論及ヒ判決ヲ爲スヘカラサルコトヲ主張スル抗辯ナリ

二 受訴裁判所ノ管轄ハ訴訟物ノ價額ノ増減、住所ノ變更、其他管轄ヲ定ムル事情ノ變更ニ因リテ變換スルコトナシ即チ訴訟物ノ權利拘束發生ノ際ニ存在セシ受訴裁判所ノ管轄權ハ斯ル事情ノ變更ニ因リテ消滅スルコトナキナリ

三 原告ハ訴ヲ變更スルコトヲ得ス但被告カ訴ノ變更ニ對シテ本案ノ口頭辯論前ニ異議ヲ述ヘサルトキハ此限ニ在ラス被告カ訴ノ變更ヲ承諾シタルトキ亦同シ(四一三)

民事訴訟法ハ訴ノ原因ノ變更ノミニ關シテ第九十五條第二項第三號ノ規定ヲ設ケタリ然レトモ訴ノ變更ハ其原因ノ變更ニ限ラス故ニ此規定ハ之カ補充解釋ヲ爲ササルヘカラサルナリ

第三節 訴ノ併合

第一款 共同訴訟

一 訴ノ併合トハ數箇ノ訴ニ付キ訴訟手續ヲ併合スルコトヲ謂フ故ニ訴ノ併合

判決手續 第一審ノ訴訟手續 地方裁判所ノ訴訟手續

ノ場合ニ於テハ訴訟ハ實質上數箇ナルモ形式上一箇ナリ共同訴訟ハ訴ノ主觀的併合ニシテ訴ノ併合ノ一種トス

共同訴訟トハ數人ノ原告若クハ被告又ハ數人ノ原告及ヒ被告アル場合ニ於ケル訴ノ併合ヲ謂フ共同訴訟ノ原告又ハ被告ハ是レ即チ共同訴訟人ナリ

二 共同訴訟ハ主トシテ左ノ場合ニ於テ生ス

一 數人ノ原告カ共ニ訴ヲ提起シ又ハ數人ノ被告カ共ニ訴ヲ受ケタルトキ(四八)即チ原告カ共同訴訟ヲ起シタルトキ

二 當事者ノ異ナル數箇ノ訴カ各別ニ提起セラレタル場合ニ於テ裁判所カ其數箇ノ訴ニ付キ辯論及ヒ裁判ノ併合ヲ命タシルトキ(一二〇)

三 共同訴訟ハ左ニ掲クル事情アル場合ニ於テ之ヲ起スコトヲ得(四八)

一 數人カ訴訟物ニ付キ權利共通又ハ義務共通ノ地位ニ在ルトキ

今數人ノ當事者カ連帶債權若クハ不可分債權ヲ有シ又ハ不可分債務若クハ連帶債務ヲ負擔シ又ハ物ヲ共有スルカ如キ場合ニ於テハ茲ニ所謂權利共通又ハ義務共通ノ地位ニ在ルモノトス

二 同一ナル事實上及ヒ法律上ノ原因ニ基ク權利又ハ義務カ訴訟ノ目的物タ

ルトキ

今同一ノ契約ニ基ク債權又ハ債務カ訴訟物タルカ如キ場合ニ於テハ同一ナル事實上及ヒ法律上ノ原因ニ基ク權利又ハ義務カ訴訟ノ目的物タルモノトス

三 性質ニ於テ同種類ナル事實上及ヒ法律上ノ原因ニ基ク同種類ナル權利又ハ義務カ訴訟ノ目的物タルトキ

今數人ノ賣主カ買主ニ對シテ代金ノ支拂ヲ求ムル訴ヲ提起シ又ハ貸貸人カ數人ノ貸借人ニ對シテ借賃ノ支拂ヲ求ムル訴ヲ提起シ又ハ株式會社カ數人ノ株主ニ對シテ株金ノ拂込ヲ求ムル訴ヲ提起スルカ如キ場合ニ於テハ訴訟ノ目的物タル權利又ハ義務ハ性質上同種類ナルノミナラス其事實上及ヒ法律上ノ原因モ亦性質上同種類ナリ

四 當事者ノ異ナル數箇ノ訴カ各別ニ提起セラレタル場合ニ於テ本來共同訴訟ヲ起スコトヲ得ヘキトキハ裁判所ハ其數箇ノ訴ニ付キ辯論及ヒ裁判ノ併合ヲ命スルコトヲ得(一二〇)

五 共同訴訟ニ於テハ數箇ノ訴ニ付キ同時ニ辯論及ヒ裁判ヲ爲スヘキモノトス然レトモ或訴ノミカ裁判ヲ爲スニ熟スルトキハ先ツ之ニ付キ裁判ヲ爲スヘキモ

ノナリ(二二五・二二六)

六 共同訴訟ニ在リテハ裁判所ハ其意見ニ從ヒテ數箇ノ訴ニ關スル辯論ノ分離ヲ命スルコトヲ得而シテ裁判所カ當事者ノ異ナル數箇ノ訴ニ付キ辯論及ヒ裁判ノ併合ヲ命シタルニ因リテ共同訴訟ヲ生シタル場合ニ於テハ其併合ノ命ヲ取消スコトヲ得ヘシ(一一八・一二三)

七 共同訴訟ハ共同訴訟人ノ訴訟上ノ地位ニ何等ノ影響ヲ及ホサス殊ニ共同訴訟人ハ各別ニ相手方ニ對立シ或共同訴訟人ノ訴訟行為及ヒ懈怠竝ニ或共同訴訟人ニ對スル相手方ノ訴訟行為及ヒ懈怠ハ他ノ共同訴訟人ノ利害ニ於テ其效力ヲ生スルコトナシ(四九)

八 共同訴訟ニ在リテハ訴訟ニ係ル法律關係カ法律上總テノ共同訴訟人ニ對シテ合一ニノミ確定スヘキ場合アリ(五〇)此場合ノ共同訴訟ハ之ヲ特別共同訴訟ト名ク(必要的共同訴訟)
訴訟ニ係ル法律關係カ法律上總テノ共同訴訟人ニ對シテ合一ニノミ確定スヘキ場合ハ訴訟物タル法律關係カ法律上總テノ共同訴訟人ニ對シテ判決ニ依リ合一ニノミ確定セラルヘキ必要アル場合トス此場合ハ左ノ如シ

一 訴訟ニ係ル法律關係カ其法律上ノ性質ニ依レハ總テノ共同訴訟人ニ對シテ劃一的ナラサルヘカラサルトキ例ヘハ第三者カ夫婦ニ對シテ婚姻無効ノ訴ヲ提起シタル場合ノ如シ

二 或共同訴訟人ト相手方ト相手方トノ間ニ於ケル判決カ他ノ共同訴訟人ト相手方トノ間ニ於テモ既判力ヲ有スルトキ

訴訟ニ係ル法律關係カ法律上總テノ共同訴訟人ニ對シテ合一ニノミ確定スヘキ場合即チ訴訟物タル法律關係カ法律上總テノ共同訴訟人ニ對シテ判決ニ依リ合一ニノミ確定セラルヘキ必要アル場合ニ於テハ訴訟物タル法律關係ニ關シ總テノ共同訴訟人ニ對シテ同趣旨ノ裁判ヲ爲シ以テ各共同訴訟人ニ對スル裁判ノ抵觸ヲ防クコトヲ要ス而シテ各共同訴訟人ニ對スル裁判ノ抵觸ヲ防カントセハ其裁判ノ基本ノ一致スルコトヲ計ル必要アリ故ニ民事訴訟法第五十條ニ於テハ訴訟ニ係ル法律關係カ法律上總テノ共同訴訟人ニ對シテ合一ニノミ確定スヘキ場合ニ付キ此必要ニ應スヘキ左ノ規定ヲ設ケタリ

一 或共同訴訟人ノ提出シタル攻撃若クハ防禦ノ方法及ヒ證據方法ハ他ノ共同訴訟人ノ利益ニ於テ其效力ヲ生ス

二 或共同訴訟人ノミカ或事實ヲ争ヒタルトキ又ハ訴訟物ニ關スル認諾ヲ爲ササルトキハ總テノ共同訴訟人カ其事實ヲ争ヒタルモノト看做サレ又ハ總テノ共同訴訟人カ認諾ヲ爲ササルモノト看做サル

三 期日又ハ期間ヲ懈怠シタル共同訴訟人ハ之ヲ懈怠セサル共同訴訟人ニ代理ヲ委任シタルモノト看做サル故ニ或共同訴訟人カ期日又ハ期間ヲ懈怠セサルトキハ他ノ共同訴訟人カ之ヲ懈怠スルモ之ニ對シテ期日又ハ期間ノ懈怠ノ效果ヲ生セサルノミナラス期日又ハ期間ヲ懈怠セサル共同訴訟人ノ訴訟行爲ハ之ヲ懈怠セル共同訴訟人ニ對シテモ其效力ヲ生ス

期日又ハ期間ヲ懈怠シタル共同訴訟人ニハ其ノ懈怠セサリシ場合ニ於テ爲スヘキ總テノ送達及ヒ呼出ヲ爲スコトヲ要ス而シテ其共同訴訟人ハ何時ニテモ爾後ノ訴訟手續ニ再ヒ加ハルコトヲ得

第二款 主參加

一 主參加トハ他人ノ間ニ權利拘束ト爲リタル訴訟(本訴訟)ノ目的物ヲ自己ノ爲ニ請求スル第三者カ當事者雙方ニ對シテ其訴訟ノ第一審ノ受訴裁判所ニ提起スル訴ヲ謂フ(五一、二)故ニ主參加ハ本訴訟ノ原告ニ對スル訴ト其被告ニ對スル訴ト

ヲ併合シタルモノニ外ナラス

二 主參加ハ左ノ要件ノ存スル場合ニ限リ之ヲ許ス(五一、一)

一 第三者カ他人ノ間ニ權利拘束ト爲リタル訴訟(本訴訟)ノ目的物ノ全部又ハ一部ヲ自己ノ爲ニ請求スルコトヲ要ス

訴ヲ以テ原告ノ主張セル權利ノ存在若クハ其行使ト抵觸スル權利ヲ原告及ヒ被告ニ對シテ主張スル第三者ハ是レ即チ本訴訟ノ目的物ヲ自己ノ爲ニ請求スルモノニ外ナラス例ヘハ原告カ訴ヲ以テ或物ノ所有權ヲ主張スルニ當リ第三者カ其所有權ノ自己ニ屬スルコトヲ原告及ヒ被告ニ對シテ主張シ又ハ原告カ訴ヲ以テ貸貸借ノ目的物ノ引渡ヲ求ムルニ當リ第三者カ其物ノ引渡ヲ求ムル物上請求權ヲ有スルコトヲ原告及ヒ被告ニ對シテ主張スル場合ノ如シ

二 主參加ヲ爲スニ際シテ本訴訟ノ權利拘束カ存在スルコトヲ要ス

三 主參加ハ本訴訟ノ第一審ノ受訴裁判所詳言セハ本訴訟カ第一審ニ於テ現ニ繫屬シ又ハ前ニ繫屬シタル裁判所ニ之ヲ爲スヘキモノトス故ニ此裁判所ハ主參加ニ付キ土地及ヒ事物ノ管轄權ヲ有ス(五一、一)

四 本訴訟及ヒ主參加訴訟ハ互ニ進行ヲ妨クルコトナシ然レトモ裁判所ハ本訴

訟カ第一審ニ繫屬スルト上級審ニ繫屬スルトヲ問ハス本訴訟ノ當事者若クハ主
參加人ノ申立ニ因リ又ハ職權ヲ以テ主參加訴訟ノ權利拘束ノ終ニ至ルマテ本訴
訟ヲ中止スルコトヲ得(五二、一)

中止ノ申請之ニ關スル裁判及ヒ中止ヲ命スル裁判ニ對スル不服ノ申立ニ付テハ
民事訴訟法第五十二條第二項及ヒ第三項ノ規定ヲ參照スヘシ

五 第三者カ原告及ヒ被告ノ共謀ニ因リ自己ノ債權ニ損害ヲ被ルコトヲ主張ス
ル場合ニ於テハ主參加ニ準シテ原告及ヒ被告ニ對スル訴ヲ提起スルコトヲ得(五
一、二)

第三款 訴ノ客觀的併合

一 訴ノ客觀的併合トハ同一ノ原告及ヒ被告ノ間ニ於ケル訴ノ併合ヲ謂フ故ニ
被告カ反訴ヲ提起スル場合ニ於テモ亦訴ノ客觀的併合ヲ生ス然レトモ狹義ニ於
テ訴ノ客觀的併合トハ同一ノ原告ヨリ同一ノ被告ニ對スル數箇ノ訴ノ併合ヲ謂
フ本款ニ於テ訴ノ客觀的併合トハ狹義ニ於ケル訴ノ客觀的併合ヲ指スモノトス
二 訴ノ客觀的併合ハ左ノ場合ニ於テ生ス
一 同一ノ原告カ同一ノ被告ニ對スル數箇ノ訴ヲ併合スルトキ

二 裁判所カ同一ノ原告ヨリ同一ノ被告ニ對シテ各別ニ提起シタル數箇ノ訴
ニ付キ辯論及ヒ裁判ノ併合ヲ命スルトキ(一一〇)

三 同一ノ原告ヨリ同一ノ被告ニ對スル數箇ノ訴ニ付キ受訴裁判所カ管轄權ヲ
有シ且法律カ同種類ノ訴訟手續ヲ許ストキハ原告ハ其數箇ノ訴ヲ併合スルコト
ヲ得但實體法ノ規定ニ反スル場合ハ此限ニ在ラス(一九一)

原告カ被告ニ對スル數箇ノ訴ヲ同時ニ提起スルニ當リ裁判所ノ事物ノ管轄カ訴
訟物ノ價額ニ依リテ定マルヘキトキハ其數箇ノ訴ノ目的物ノ價額ヲ合算シテ之
ヲ定ム(四)

四 原告カ被告ニ對スル數箇ノ訴ヲ併合スルコトヲ得ヘキ前述ノ事情アル場合
ニ於テハ裁判所ハ原告カ被告ニ對シテ各別ニ提起シタル數箇ノ訴ノ併合ヲ命ス
ルコトヲ得(一一〇)

五 併合シタル數箇ノ訴ニ付テハ同時ニ辯論及ヒ裁判ヲ爲スヘキモノトス然レ
トモ或訴ノミカ裁判ヲ爲スニ熟スルトキハ裁判所ハ先ツ之ニ付キ裁判ヲ爲スヘ
キモノナリ(二二五、二二六)

六 裁判所ハ原告ノ併合シタル數箇ノ訴ニ付キ辯論ノ分離ヲ命シ又ハ數箇ノ訴

ニ付キ辯論及於裁判ノ併合ヲ命シタル決定ヲ取消スコトヲ得(一一八・一二三)

第四款 反訴

- 一 反訴トハ同一ノ訴訟手續ニ於テ被告ヨリ原告ニ對シ提起スル訴ヲ謂フ故ニ反訴ハ被告カ訴訟ノ進行中ニ原告ニ對シテ提起スル訴ナリ
- 二 反訴ハ左ノ要件ノ存在スル場合ニ限り之ヲ許ス
 - 一 本訴カ權利拘束ト爲リタルコトヲ要ス(二〇〇・一)
 - 二 答辯書差出期間内ニ反訴ヲ提起スルコトヲ要ス
 - 答辯書差出期間内ニ提起セサル反訴ハ原告カ訴ヲ以テ主張スル請求ト被告カ反訴ヲ以テ主張スル請求ノ全部又ハ一部トカ相殺セラルヘキ場合ニ於テ被告カ過失ニ非スシテ其前ニ反訴ヲ提起スルコト能ハサリシ旨ヲ疏明スルトキニ限り之ヲ許ス(二〇一・二)
 - 三 判決ニ接著スル口頭辯論ノ終結セサルコトヲ要ス(二〇九)
 - 四 反訴ニ對スル反訴ニ非サルコトヲ要ス(二〇〇・三)
 - 五 本訴ト同種ノ訴訟手續ニ於テ反訴ヲ提起スルコト及ヒ本訴ノ訴訟手續カ反訴ニ適スルコトヲ要ス(四八七・八・七二)

反訴ノ要件

- 三 反訴ハ本訴ノ繫屬スル其管轄裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得故ニ此裁判所ハ反訴ニ付キ事物及ヒ土地ノ管轄權ヲ有ス
- 四 反訴ハ答辯書若クハ特別ノ書面ヲ以テ又ハ相手方ノ面前ニ於テ口頭辯論中ニ口頭ヲ以テ之ヲ提起スルコトヲ得(二〇一・一)
- 五 本訴及ヒ反訴ニ付テハ同時ニ辯論及ヒ裁判ヲ爲スヘキモノトス然レトモ裁判所ハ本訴及ヒ反訴ノ辯論ヲ分離シテ爲スヘキコトヲ命スルヲ得又本訴又ハ反訴ノ一ノミカ裁判ヲ爲スニ熟スルトキハ裁判所ハ先ツ其一ニ付キ裁判ヲ爲スヘキモノナリ(一一八・二二六)
- 六 反訴ニハ別段ノ規定アル場合ノ外訴ニ關スル規定ヲ適用スヘキモノナリ(二〇二)

第五款 中間ノ確認ノ訴(中間訴訟)

- 一 中間ノ確認ノ訴トハ原告又ハ被告カ訴訟ノ裁判ニ影響ヲ及ホスヘキ係争ノ法律關係ノ存在又ハ不存在ヲ確定スル判決ヲ求ムル爲メ訴訟ノ進行中ニ提起スル訴ヲ謂フ(二一一)
- 原告カ中間ノ確認ノ訴ヲ提起スルハ訴訟ノ進行中ニ訴ヲ併合スルモノニ外ナラ

ス然ルニ原告ノ提起スル中間ノ確認ノ訴ハ現行法上訴ノ申立ノ擴張ト看做サル
又被告ノ提起スル中間ノ確認ノ訴ハ反訴ナリ(二一一)

二 中間ノ確認ノ訴ハ左ノ要件ノ存在スル場合ニ限リ之ヲ許ス(二一一)

一 中間ノ確認ノ訴ハ攻撃又ハ防禦ノ爲ニ當事者ノ主張シ又ハ否認スル係争
ノ法律關係ニシテ其存在又ハ不存在カ訴訟ノ裁判ノ全部又ハ一部ニ影響ヲ及
ホスヘキモノヲ其目的物ト爲スコトヲ要ス例ヘハ地役權確認ノ訴ヲ提起セル
原告ノ主張スル要役地ノ所有權ニシテ争ニ係ルモノニ關スル確認ノ訴ハ中間
ノ確認ノ訴トシテ之ヲ提起スルコトヲ得ルカ如シ

二 判決ニ接著スル口頭辯論ノ未タ終結セサルコトヲ要ス

三 從來ノ訴ト同種ノ訴訟手續ニ於テ中間ノ確認ノ訴ヲ提起スルコト及ヒ從
來ノ訴ノ訴訟手續カ中間ノ確認ノ訴ニ適スルコトヲ要ス

三 中間ノ確認ノ訴ハ從來ノ訴ノ繫屬スル裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得故ニ
此裁判所ハ中間ノ確認ノ訴ニ付キ事物及ヒ土地ノ管轄權ヲ有ス

四 中間ノ確認ノ訴及ヒ從來ノ訴ニ付テハ同時ニ辯論及ヒ裁判ヲ爲スヘキモノ
トス然レトモ裁判所ハ此二箇ノ訴ニ關スル辯論ヲ分離スルコトヲ得又中間ノ確

認ノ訴ノミカ裁判ヲ爲スニ熟スルトキハ先ツ之ニ付キ裁判ヲ爲スヘキモノトス
(二一八・二二六)然レトモ從來ノ訴ニ關スル裁判カ中間ノ確認ノ訴ノ目的物タル法
律關係ノ存否ニ依リテ影響ヲ受クヘキトキハ從來ノ訴ニ關シテ先ツ裁判ヲ爲ス
コトヲ得ス

第四節 訴ノ取下及ヒ變更

一 訴ノ取下トハ訴ノ全部又ハ一部ヲ取消スコトヲ謂フ

二 訴ノ取下ハ被告カ本案ノ辯論ヲ始ムルマテハ其承諾ナクシテ之ヲ爲スコト
ヲ得又被告カ本案ノ辯論ヲ始メタル後ハ其承諾ヲ得テ之ヲ爲スコトヲ得ヘシ然
レトモ既ニ口頭辯論カ終結シタルトキハ被告ノ承諾アルモ訴ノ取下ヲ爲スコト
ヲ得ス(一九八・二)

三 訴ノ取下ハ口頭辯論ニ於テ又ハ書面ヲ裁判所ニ差出シテ之ヲ爲スヘキモノ
トス而シテ訴狀ヲ被告ニ送達シタル後ハ訴ノ取下ノ書面ハ裁判所ヨリ之ヲ被告
ニ送達スヘキモノナリ(一九八・二三)

四 訴ノ取下ハ訴訟ノ終結ヲ來シ訴訟物ノ權利拘束ノ總テノ效力ヲ消滅セシム
故ニ訴訟物ノ權利拘束ヲ生セサリシト同一ノ状態ニ復セシムルモノトス(一九八・

- 四) 又訴ノ取下ハ原告ヲシテ敗訴ノ場合ト同シク訴訟費用ヲ負擔セシム(七二、二)
- 五) 訴ノ變更トハ原告カ訴訟ノ進行中ニ訴ノ要素ヲ變更スルコトヲ謂フ訴ノ要素ハ前述ノ如ク當事者訴ノ申立其目的物即チ訴訟物及ヒ訴ノ原因トス故ニ原告カ訴訟ノ進行中ニ此等ノ事項ヲ變更スルハ是レ即チ訴ノ變更ナリ
- 民事訴訟法ニ於テハ原告カ訴ノ原因ヲ變更スル場合ニ著眼シテ規定ヲ設ケタリ(一九、二、三號、一九七)然レトモ訴ノ變更ハ其原因ノ變更ニ限ラス故ニ同法ノ規定ハ之カ補充解釋ヲ爲ササルヘカラス
- 六) 訴ノ變更ハ民事訴訟法第九十六條第二號及ヒ第三號ノ場合ノ外左ノ場合ニ限り之ヲ許ス
 - 一 被告カ訴ノ變更ニ對シテ本案ノ口頭辯論前ニ異議ヲ述ヘサルトキ(一九五、二二三號)
 - 二 被告カ訴ノ變更ヲ承諾シタルトキ(四一三)
 - 七 被告ハ訴ノ變更ヲ承諾セサル限ハ之ニ對シテ異議ヲ述フルコトヲ得然レトモ原告カ口頭辯論ニ於テ訴ノ原因ヲ變更セシテ左ノ行爲ヲ爲ストキハ被告ハ異議ヲ述フルコトヲ得ス訴ノ變更ヲ生スル場合ト雖モ亦然リ(一九六)

- 一 事實上又ハ法律上ノ申述ヲ補充シ又ハ更正スルコト
 - 原告カ訴ノ原因ヲ變更セシテ右ノ行爲ヲ爲ストキハ訴ヲ變更スルモノニ非ス故ニ被告ハ之ニ對シテ異議ヲ述フルコトヲ得ス之ヲ要スルニ原告ハ訴ノ原因タル事實ノ同一タルコトヲ害セサル限ハ事實上又ハ法律上ノ申述ヲ隨意ニ補充シ又ハ更正スルコトヲ得ルモノナリ例ヘハ原告カ訴ノ原因トシテ一ノ法律行爲ノ成立シタルコトヲ主張シタル後ニ至リ代理人ニ依リテ之ヲ爲シタルコトヲ主張シ又ハ訴ノ原因トシテ主張シタル法律行爲ノ時若クハ場所ニ關スル誤ヲ訂正スルカ如キハ訴ノ原因ヲ變更スルモノニ非スシテ事實上ノ申述ヲ補充シ又ハ更正スルモノニ外ナラス又原告カ最初訴ノ原因タル契約カ委任ナルコトヲ主張シタルニ後日其契約ノ法律上ノ性質カ雇傭ナルコトヲ主張スルカ如キハ訴ノ原因ヲ變更スルモノニ非スシテ法律上ノ申述ヲ更正スルモノニ外ナラサルナリ
 - 二 本案又ハ附帶ノ請求ニ付キ訴ノ申立ヲ擴張シ又ハ減縮スルコト
 - 茲ニ本案トハ主タル訴訟物ヲ謂フ而シテ原告カ訴ノ申立ノ範圍即チ訴ヲ以テ求メタル判決ノ範圍ヲ伸縮スルコトハ是レ即チ訴ノ申立ノ擴張又ハ減縮ナリ

三 最初求めタル物ノ滅盡又ハ變更ニ因リ損害賠償ヲ求ムルコト
 例ヘハ寄託者タル原告カ受寄者タル被告ニ對シ最初寄託物ノ引渡ヲ求メタル
 ニ後日被告ノ責ニ歸スヘキ事由ニ因ル其物ノ滅失又ハ毀損ニ基キテ損害賠償
 ヲ求ムルカ如キハ訴ノ原因タル事實ヲ變更スルモノニ非スシテ之ヲ補充スル
 モノタルニ過キス故ニ被告ノ承諾ナクシテ之ヲ爲スコトヲ得

八 訴ノ變更ヲ許スヘキトキハ新ナル訴ニ付キ辯論及ヒ裁判ヲ爲スヘキモノト
 ス而シテ從來ノ訴ハ當然完結シ之ニ付キ辯論及ヒ裁判ヲ爲スヘカラサルナリ之
 ニ反シテ訴ノ變更ヲ許スヘカラサルトキハ新ナル訴ハ許スヘカラサルモノトス
 故ニ不適法トシテ之ヲ却下セサルヘカラス而シテ從來ノ訴ハ之ヲ取下クルコト
 ヲ得ヘカリシ限ハ當然完結シ之ニ付キ辯論及ヒ裁判ヲ爲スヘカラサルナリ

九 訴ノ變更ノ有無又ハ許否ニ付キ當事者間ニ争ヲ生スルコトアリ此争ニ付テ
 ハ裁判ヲ爲ササルヘカラス而シテ訴ノ變更ナシトスル裁判ニ對シテハ不服ヲ申
 立ツルコトヲ得ス(一九七)

第五節 口頭辯論及ヒ訴訟記録

- 一 口頭辯論ハ書面ヲ以テ之ヲ準備スヘキモノトス此書面ハ所謂準備書面ナリ
- 二 訴狀ハ訴ヲ提起スルノ用ニ供セラルルト同時ニ口頭辯論準備ノ用ニ供セラ
 ル故ニ被告ハ訴狀ノ送達ニ因リテ口頭辯論ノ準備ニ必要ナル事項ヲ知ルコトヲ
 得(一九〇三)
- 被告ハ口頭辯論準備ノ用ニ供スル答辯書ヲ裁判所ニ差出ササルヘカラス而シテ
 裁判長ハ訴狀送達ノ際被告ニ對シ十四日ノ期間内ニ答辯書ヲ差出スヘキコトヲ
 催告スヘキモノトス此期間ハ申立ニ因リ裁判長ノ命令ヲ以テ相當ニ之ヲ短縮シ
 又ハ伸長スルコトヲ得答辯書差出期間ニ關スル此等ノ規定ハ民事訴訟法第百六
 十七條ノ規定ノ適用ヲ妨ケス(一九九、二〇三)
- 答辯書ニハ準備書面ニ關スル一般ノ規定ヲ適用ス(一九九、二)
- 口頭辯論ノ準備ニ付テハ尙ホ民事訴訟法第二百四條ノ規定ヲ參照スヘシ
- 準備書面及ヒ其附屬書類ハ裁判所ヨリ之ヲ相手方ニ送達ス其送達ハ謄本ヲ以テ
 之ヲ爲スヘキモノナリ(一〇八、一三六以下)
- 三 口頭辯論ハ一般ノ規定ニ從ヒテ之ヲ爲スヘキモノトス(二〇五)
- 四 當事者ハ口頭辯論ニ於テ先ツ判決ヲ受クヘキ事項ノ申立ヲ爲スヘキモノト
 ス(一一〇、一)

判決ヲ受クヘキ事項ノ申立ハ書面ニ基キテ之ヲ爲スコトヲ要ス即チ當事者ハ準備書面トシテ既ニ裁判所ニ差出シタル書面ノ趣旨ニ從ヒテ其申立ヲ爲スコトヲ要スルモノナリ若シ其書面ニ掲ケサル申立アルトキハ調書ノ附録トシテ之ニ添附スヘキ書面ヲ裁判所ニ差出シ其趣旨ニ從ヒテ之ヲ爲スコトヲ要ス重要ナル點ニ於テ以前申立テタルモノト異ナル申立ニ付テモ亦同シ此等ノ方式ニ依ラサル申立ハ其效力ヲ生セス(二二二)

五 當事者カ判決ヲ受クヘキ事項ノ申立ヲ爲シタルトキハ其申立ヲ維持スル爲メ攻撃若クハ防禦ノ方法ヲ提出スヘキモノトス

六 訴カ不適法ナルコトヲ明ニスル爲ニ被告ノ提出スルコトヲ得ル防禦方法ニハ種種アリ左ノ如シ

- 一 被告ハ訴ノ要件ニ欠缺アルコトヲ主張スルヲ得
- 訴ノ提起ノ方法其方式若クハ印紙ノ貼用ニ欠缺アリ又ハ訴カ許スヘカラサルトキハ訴ハ其要件ヲ缺クモノニシテ不適法トス是レ既ニ述ヘタル所ナリ
- 訴カ其要件ヲ具備スルコトハ既ニ述ヘタル如ク本案ノ辯論及ヒ判決ヲ爲スニ缺クヘカラス故ニ訴カ其要件ヲ具備セサルコトヲ主張スル抗辯ハ本案ノ辯論

及ヒ判決ヲ爲スヘカラサルコトヲ主張スル抗辯ニ外ナラサルナリ

二 被告ハ訴訟條件ノ欠缺又ハ訴訟障礙ノ存在ヲ主張スルコトヲ得訴訟條件カ欠缺シ又ハ訴訟障礙カ存在スルトキハ既ニ述ヘタル如ク訴ハ不適法ナリ而シテ訴訟條件ニ欠缺ナク且訴訟障礙ノ存在セサルコトハ本案ノ辯論及ヒ判決ヲ爲スニ缺クヘカラス故ニ訴訟條件ノ欠缺又ハ訴訟障礙ノ存在ヲ主張スル抗辯ハ本案ノ辯論及ヒ判決ヲ爲スヘカラサルコトヲ主張スル抗辯ニ外ナラサルナリ

民事訴訟法ニ於テハ訴訟條件ノ欠缺ヲ主張スル或種類ノ抗辯及ヒ訴訟障礙ノ存在ヲ主張スル抗辯ヲ以テ妨訴抗辯ト認メタリ同法第二百六條第二項ニ掲クル抗辯是ナリ即チ左ノ如シ(二〇六、二)

イ 無訴權ノ抗辯

此抗辯ハ訴訟事件カ司法裁判所ノ權限ニ屬セサルコトヲ主張スル抗辯ナリ

ロ 管轄違ノ抗辯

此抗辯ハ受訴裁判所カ管轄權ヲ有セサルコトヲ主張スル抗辯ナリ

ハ 訴訟能力欠缺ノ抗辯

此抗辯ハ訴ノ提起ニ際シテ法律上代理人ニ依リ適法ニ代理セラレサル原告
カ其際ニ訴訟能力ヲ有セザリシコトヲ主張スル抗辯ナリ

ニ 法律上代理權欠缺ノ抗辯

此抗辯ハ法律上代理人ヲ以テ訴ヲ提起スル原告カ之ニ依リ適法ニ代理セラ
レザリシコトヲ主張スル抗辯ナリ

ホ 權利拘束ノ抗辯

此抗辯ハ同一ナル訴訟物ノ權利拘束カ訴ノ提起ノ時ヨリ存續スルコトヲ主
張スル抗辯ナリ(一九五、二、一號)

ヘ 訴訟費用保證ノ欠缺ノ抗辯

此抗辯ハ原告カ訴訟費用ノ保證ヲ立ツル義務ヲ負擔スルニ拘ラス之ヲ立テ
サルコトヲ主張スル抗辯ナリ(八九、九〇)

ト 前訴訟費用未済ノ抗辯

此抗辯ハ原告カ一旦訴ヲ取下ケタル後更ニ其訴ヲ提起スルニ當リ未タ前訴
訟ノ費用ヲ完済セサルコトヲ主張スル抗辯ナリ(一九八、五)

民事訴訟法ニ於テハ舊民法ノ認メタル延期ノ抗辯ヲ以テ妨訴抗辯ノ一ト爲セ

リ然レトモ延期ノ抗辯ハ舊民法ノ廢止ト共ニ其存在ヲ失ヘリ

妨訴抗辯ニハ被告ノ拋棄スルコトヲ得ルモノト然ラサルモノトアリ被告ノ利
益ノ爲ニノミ認メタル妨訴抗辯ハ之ヲ拋棄スルコトヲ得訴訟障礙ノ存在ヲ主
張スル妨訴抗辯是ナリ故ニ權利拘束ノ抗辯、訴訟費用保證ノ欠缺ノ抗辯及ヒ前
訴訟費用未済ノ抗辯ハ之ヲ拋棄スルコトヲ得之ニ反シテ訴訟條件ノ欠缺ヲ主
張スル妨訴抗辯ハ被告ノ利益ノ爲ニノミ之ヲ認メタルモノニ非ス故ニ無訴權
ノ抗辯、管轄違ノ抗辯、訴訟能力欠缺ノ抗辯及ヒ法律上代理權欠缺ノ抗辯ハ之ヲ
拋棄スルコトヲ得然レトモ管轄違ノ抗辯ハ管轄ノ合意ヲ爲スコトヲ得ル場
合ニ於テハ之ヲ拋棄スルコトヲ得而シテ當事者ハ第一審ノ受訴裁判所ノ管轄
ヲ變更スル合意ヲ爲スコトヲ得ルヲ通常トスルカ故ニ第一審ニ於テ管轄違ノ
抗辯ヲ拋棄スルコトヲ得サルハ寧ロ例外トス

妨訴抗辯ノ提出ニ關シテハ左ノ制限アリ(二〇六、一)

イ 數箇ノ妨訴抗辯ハ同時ニ之ヲ提出スルコトヲ要ス(二〇六、一)故ニ或妨訴
抗辯ト同時ニ提出セサル他ノ妨訴抗辯ハ後日之ヲ提出スルコトヲ得ス(一七
三)然レトモ拋棄スルコトヲ得サル妨訴抗辯ハ此限ニ在ラスト謂ハサルヘカ

ラス後日提出スルコトヲ得ルニ至リタル妨訴抗辯モ亦然リ
 今被告カ或妨訴抗辯ニ關スル辯論ノ終ル前ニ他ノ妨訴抗辯ヲ提出スルトキ
 ハ同時ニ數箇ノ妨訴抗辯ヲ提出シタルモノト認ムヘキモノトス蓋シ數箇ノ
 妨訴抗辯ヲ同時ニ提出スヘキ旨ヲ定メタル規定ハ被告カ順次ニ數箇ノ妨訴
 抗辯ヲ提出スルニ依リテ甚シク訴訟ヲ遲滞セシムルコトヲ防ク趣意ニ出ツ
 而シテ被告カ或妨訴抗辯ニ關スル辯論ノ終ル前ニ他ノ妨訴抗辯ヲ提出スル
 モ甚シク訴訟ヲ遲滞セシムルコトナキヲ以テナリ
 ロ 妨訴抗辯ハ本案ニ關スル被告ノ辯論前ニ之ヲ提出スルコトヲ要ス故ニ
 被告カ本案ノ辯論ヲ始ムル前ニ妨訴抗辯ヲ提出セサリシトキハ後日之ヲ提
 出スルコトヲ得サルニ至ル(一七三)然レトモ此原則ニハ例外アリ即チ被告ノ
 拋棄スルコトヲ得サル妨訴抗辯ハ被告カ本案ノ辯論ヲ始メタル後ト雖モ之
 ヲ提出スルコトヲ得又被告ノ拋棄スルコトヲ得ル妨訴抗辯ハ被告カ過失ナ
 クシテ本案ノ辯論前ニ之ヲ提出スル能ハサリシコトヲ疏明スルトキハ本案
 ノ辯論ヲ始メタル後ト雖モ之ヲ提出スルコト得ヘシ(二〇六、三)
 被告カ適當ノ時期ニ妨訴抗辯ヲ提出スルトキハ之ニ關スル判決アルマテ本案

ノ辯論ヲ拒ムコトヲ得而シテ被告カ妨訴抗辯ニ基キ本案ノ辯論ヲ拒ミタルト
 キハ妨訴抗辯ニ付キ別ニ辯論ヲ爲シ且判決ヲ以テ裁判ヲ爲スヘキモノトス(二
 〇七、一)

被告カ妨訴抗辯ヲ提出スルニ拘ラス本案ノ辯論ヲ拒マサルトキハ裁判所ハ申
 立ニ因リ又ハ職權ヲ以テ妨訴抗辯ニ付キ別ニ辯論ヲ爲スコトヲ命スルヲ得而
 シテ裁判所カ妨訴抗辯ニ付キ別ニ辯論ヲ爲スコトヲ命シタルトキハ亦之ニ付
 キ別ニ判決ヲ以テ裁判ヲ爲スヘキモノナリ(二〇七、一)
 妨訴抗辯カ理由アルトキハ訴ハ不合法トス故ニ之ヲ不合法トシテ却下スル判
 決ヲ爲ササルヘカラス此判決ハ終局判決ナリ之ニ反シテ妨訴抗辯カ理由ナキ
 トキハ之ヲ棄却スル判決ヲ爲スヘキモノトス此判決ハ中間判決トス
 被告カ妨訴抗辯ニ基キテ本案ノ辯論ヲ拒ミ又ハ裁判所カ妨訴抗辯ニ付キ別ニ
 辯論ヲ爲スコトヲ命シタル場合ニ於テハ妨訴抗辯ヲ棄却スル中間判決ハ上訴
 ニ關シテ終局判決ト看做サル故ニ此中間判決ニ對シテハ例外トシテ上訴ヲ提
 起スルコトヲ得(三九六、四三二)從テ此中間判決ハ上級審ニ於テ取消サルコト
 ナキニ非ス是ヲ以テ本案ノ辯論ハ此中間判決ノ確定後ニ之ヲ爲スヘキモノト

ス然レトモ裁判所ハ申立ニ因リ此中間判決ノ確定前ニ本案ニ付キ辯論ヲ爲スコトヲ命スルヲ得(二〇七、二)

七 訴カ理由ナキコトヲ明ニスル爲ニ被告ノ提出スルコトヲ得ル防禦方法ニハ種種アリ本案ノ抗辯即チ訴訟物ニ關スル抗辯ハ其一トス例ヘハ被告カ訴ノ原因トシテ原告ノ主張セル事實ヲ争ヒ又ハ訴ノ原因タル事實ニ基キテ原告ノ主張スル法律關係ノ變更又ハ消滅ヲ來スヘキ他ノ事實ノ存在スル旨ヲ主張スルカ如キ是ナリ

八 計算事件、財産分別及ヒ之ニ類スル訴訟ニ於テハ裁判所ハ口頭辯論ヲ延期シテ準備手續ヲ命スルコトヲ得但妨訴抗辯ノ提出アリタルトキハ其完結後ニ之ヲ爲スヘキモノトス(二〇八)準備手續ハ受命判事之ヲ施行ス(二六七)

準備手續ニ於テハ當事者ノ陳述ニ基キ受命判事ノ調書ヲ以テ事件ノ關係ヲ明ニスヘキモノトス

當事者カ受命判事ノ調書ヲ以テ明確ニスヘキ事實若クハ證據方法ニ付キ陳述ヲ爲サス又ハ之ヲ拒ミタルトキハ受訴裁判所ノ口頭辯論ニ於テ之ヲ追完スルコトヲ得ス又請求、攻撃若クハ防禦ノ方法、證據方法又ハ證據抗辯ニシテ受命判事ノ調

書ヲ以テ明確ニセナルモノハ當事者カ後日ニ至リ始テ之ヲ知リタルコトヲ疏明スルトキニ限り受訴裁判所ノ口頭辯論ニ於テ之ヲ主張シ又ハ提出スルコトヲ得

(二七二)

準備手續ニ付テハ尙ホ民事訴訟法第二百六十六條乃至第二百七十一條ノ規定ヲ參照スヘシ

九 攻撃若クハ防禦ノ方法ハ判決ニ接著スル口頭辯論ノ終ニ至ルマテ何時ニテモ之ヲ提出スルコトヲ得然レトモ法律ニ別段ノ規定アル場合ハ此限ニ在ラス(二〇九)

被告ハ右ニ述ヘタル如ク判決ニ接著スル口頭辯論ノ終ニ至ルマテ何時ニテモ防禦方法ヲ提出スルコトヲ得然レトモ被告カ時機ニ後レテ防禦方法ヲ提出シタル場合ニ於テ之ヲ許ストキハ訴訟ヲ遅延スヘク且裁判所カ被告ニ於テ訴訟ヲ遅延セシメントスル故意ヲ以テ又ハ甚シキ怠慢ニ因リ早ク之ヲ提出セザリシモノト認メタルトキハ原告ノ申立ニ因リ之ヲ却下スルコトヲ得ヘシ(二一〇)

一〇 當事者ハ争アル事實及ヒ職權ヲ以テ裁判所ノ調査スヘキ事實ヲ證セサルヘカラス然レトモ裁判所ニ於テ顯著ナル事實ハ之ヲ證スルコトヲ要セス(二一三)

二一八 公知ノ事實及ヒ裁判所ノ職務上ノ行爲竝ニ裁判所カ職務上知リタル事實ハ裁判所ニ於テ顯著ナル事實ナリ

一一 當事者ハ其ノ主張スル事實ヲ證明シ又ハ相手方ノ主張ニ係ル事實ヲ辯駁スル爲ニ使用セントスル證據方法ヲ提出シ且相手方ノ提出セル證據方法ニ付キ陳述ヲ爲スヘキモノトス證據方法ノ提出及ヒ之ニ對スル陳述ハ民事訴訟法第二百八十九條乃至第三百六十四條ノ規定ニ從フヘキモノトス(二一三)

一二 證據方法及ヒ證據抗辯ハ判決ニ接著スル口頭辯論ノ終ニ至ルマテ何時ニテモ之ヲ提出スルコトヲ得然レトモ原告又ハ被告カ時機ニ後レテ證據方法又ハ證據抗辯ヲ提出シタルトキハ裁判所ハ被告カ時機ニ後レテ防禦方法ヲ提出シタル場合ニ關スル規定ヲ準用シテ之ヲ却下スルコトヲ得ヘシ(二一四)

一三 證據調及ヒ特別ナル證據調ヲ命スル證據決定ハ民事訴訟法第二百七十三條乃至第三百六十四條ノ規定ニ從フヘキモノトス(二一五)

一四 受命判事又ハ受託判事ノ面前ニ於テ證據調ヲ爲シタルトキハ當事者ハ受託裁判所ノ口頭辯論ニ於テ受命判事又ハ受託判事ノ面前ニ於ケル證據調ニ關スル審問調書ニ基キテ其結果ヲ演述スヘキモノトス(二一六、二)若シ當事者カ其結果

ヲ演述セサルトキハ受託裁判所ハ之ヲ斟酌スルコトヲ得ス

一五 當事者ハ訴訟ノ關係ヲ表明シテ證據調ノ結果ニ付キ辯論ヲ爲スヘキモノトス(二一六、一)

一六 裁判所ハ法律ノ規定ニ反セサル限ハ辯論ノ全趣旨及ヒ或證據調ノ結果ヲ斟酌シ當事者ノ事實上ノ主張ヲ眞實ナリト認ムヘキヤ否ヤヲ自由ナル心證ヲ以テ判斷スヘキモノトス(二一七)

一七 地方慣習法、商慣習法及ヒ自治法竝ニ外國法ハ之ヲ證明スヘキモノトス然レトモ裁判所ハ當事者カ證明ヲ爲スト否トニ拘ラス職權ヲ以テ必要ナル取調ヲ爲スコトヲ得(二一九)

一八 當事者カ事實上ノ主張ヲ疏明スヘキトキハ裁判所ヲシテ其主張ヲ一應眞實ナリト思料セシムルヲ以テ足レリ然レトモ即時ニ取調フルコトヲ得サル證據方法ハ疏明方法トシテ之ヲ提出スルコトヲ得ス(二二〇)

一九 受託裁判所ハ訴訟カ如何ナル程度ニ在ルヲ問ハス口頭辯論ニ於テ訴訟若クハ其爭點ノ和解ヲ試ミ又ハ受命判事若クハ受託判事ヲシテ之ヲ試シムルコトヲ得而シテ和解ヲ試ル爲ニハ當事者ノ自身出頭ヲ命スルコトヲ得ヘシ(二二一)

受訴裁判所ニ於テ又ハ受命判事若クハ受託判事ノ面前ニ於テ成立シタル和解ハ所謂訴訟上ノ和解ナリ

二〇 判決ヲ受クヘキ事項ノ申立ヲ除ク外準備書面トシテ既ニ裁判所ニ差出シタル書面ニ掲ケサル重要ナル陳述又ハ其書面ノ趣旨ト重要ナル點ニ於テ差異アル事項ハ其差異カ附加、削除其他ノ變更ニ係ルヲ問ハス申立ニ因リ又ハ職權ヲ以テ調書又ハ其附録トシテ添附スル爲ニ當事者ノ差出シタル書面ニ依リテ之ヲ明確ニスヘキモノトス(二二三)

二一 訴狀、口頭辯論調書準備書面及ヒ其附屬書類竝ニ裁判ノ原本ハ訴訟記録ヲ構成ス

當事者ハ訴訟記録ヲ閱覽シ且裁判所書記ヲシテ其正本、抄本又ハ謄本ヲ付與セシムルコトヲ得又裁判長ハ第三者カ法律上ノ利益ヲ有スルコトヲ疏明スルトキニ限り當事者ノ承諾ナクシテ訴訟記録ノ閱覽及ヒ其抄本若クハ謄本ノ付與ヲ許スコトヲ得ヘシ(二二四、一二)

判決、決定又ハ命令ノ草案及ヒ其準備ニ供シタル書類竝ニ評議又ハ處罰ニ關スル書類ハ原本ナルト謄本ナルトヲ問ハス之ヲ閱覽スルコトヲ許サス(二二四、三)

第六節 證據調

第一款 汎論

一 證據調ハ受訴裁判所ニ於テ之ヲ爲スヘキモノトス所謂直接證據調主義是ナリ然レトモ民事訴訟法ニ別段ノ規定アル場合ニ於テハ例外トシテ受命判事若クハ受託判事ヲシテ證據調ヲ爲サシムルコトヲ要シ又ハ此等ノ判事ヲシテ之ヲ爲サシムルコトヲ得(二七三、一、二二九六三一八三三一)

受命判事又ハ受託判事ニ依ル證據調ヲ命スル決定ニ對シテハ不服ヲ申立ツルコトヲ得ス(二七三、三、二七四、二)

外國ニ於テ證據調ヲ爲スヘキトキハ外國ノ管轄管廳又ハ外國ニ駐在スル本邦ノ大使、公使若クハ領事ニ證據調ヲ囑託スヘキモノトス(二八一)

二 當事者ノ申出テタル數多ノ證據方法中其取調ヲ爲スヘキ限度ハ裁判所之ヲ定ム(二七四、一)

三 證據調ニ付キ不定時間ノ障礙アルトキハ裁判所ハ舉證者又ハ相手方ノ申立ニ因リ之ニ付キ相當ノ期間ヲ定ムヘキモノス此期間ノ滿了後ハ訴訟ヲ遲滯セシメサルトキニ限り其證據方法ヲ使用スルコトヲ得(二七五)

四 證據調ハ口頭辯論ノ終ニ至ルマテ何時ニテモ之ヲ爲スコトヲ得ヘシ加之裁判所ハ事件カ未タ判決ヲ爲スニ熟セスト認ムルトキハ一旦終了シタル證據調ノ補充ヲ命スルコトヲ得(二八五)

五 證據調ハ口頭辯論期日ニ於テ之ヲ爲シ又ハ特別ノ期日即チ證據調ノ期日ニ於テ之ヲ爲ス(二七四、二)若シ受訴裁判所ニ於テ證據調ヲ爲ストキハ其證據調ノ期日ハ同時ニ口頭辯論續行ノ期日トス(二八七、一)即チ受所裁判所ニ於ケル證據調ノ期日カ終ルトキハ當然辯論續行期日ノ始マルモノナリ

證據調又ハ其續行ノ爲メ新期日ヲ指定スルノ必要アルトキハ舉證者又ハ當事者雙方カ前期日ニ出頭セサルトキト雖モ職權ヲ以テ之ヲ定ムヘキモノトス(二八六)六 裁判所カ受命判事若クハ受託判事ヲシテ證據調ヲ爲サシムル場合又ハ受訴裁判所ニ於テ特別ノ期日ニ證據調ヲ爲スヘキ場合ニ於テハ職權ヲ以テ施行スヘキ證據決定ヲ以テ之ヲ命スヘキモノトス(二七四、二二七七、一)此決定ニ付テハ民事訴訟法第二百七十六條及ヒ第二百七十七條第二項ノ規定ヲ參照スヘシ

七 受命判事又ハ受託判事ヲシテ證據調ヲ爲サシムルニ必要ナル處置及ヒ外國ニ於テ爲スヘキ證據調ノ囑託ハ裁判長之ヲ爲ス(二七八、二七九、二八一)

八 受命判事又ハ受託判事カ證據調ヲ爲ス場合ニ付テハ右ニ述ヘタル外民事訴訟法第二百七十九條第二項、第二百八十條、第二百八十二條、第二百八十三條及ヒ第二百八十七條第二項ノ規定ヲ參照スヘシ

九 當事者ノ一方又ハ雙方カ證據調ノ期日ニ出頭セサルトキハ事件ノ程度ニ因リ證據調ヲ爲スコトヲ得ヘキ限ハ之ヲ爲スヘキモノトス而シテ當事者ノ出頭セサル爲ニ證據調ノ全部又ハ一部ヲ爲スコト能ハサル場合ニ於テハ其追完又ハ補充ハ之カ爲メ訴訟手續ノ遲滯セサルトキ又ハ舉證者カ其過失ニ非スシテ前期日ニ出頭スル能ハサリシコトヲ疏明スルトキニ限り判決ニ接著スル口頭辯論ノ終結ニ至ルマテ申立ニ因リ之ヲ命スヘキモノナリ(二八四)

一〇 證據方法ハ或場合ニ於テハ舉證者カ相手方ノ承諾ヲ得ルニ非サレハ之ヲ拋棄スルコトヲ得サルナリ(三二〇、三五〇)

一一 舉證者ハ裁判所ノ定ムル期間内ニ證據調ノ費用ヲ豫納スヘキモノトス若シ舉證者カ之ヲ豫納セサルトキハ證據調ヲ爲スヘカラス但其期間ノ滿了後ト雖モ費用ヲ豫納シタルトキハ訴訟手續ヲ遲滯セシメサル場合ニ限り證據調ヲ爲スコトヲ得(二八八)

第二款 證人ノ訊問

一 證人トハ裁判所ノ命ニ因リ訴訟ニ於テ事實ヲ陳述スヘキ第三者ヲ謂フ
 裁判所ノ命ニ因リ訴訟ニ於テ事實ヲ陳述スヘキ者ハ其事實ヲ觀察スル爲ニ特別
 ノ智識ヲ要セシトキト雖モ證人タル性質ヲ有ス故ニ證人ニ關スル規定ノ適用ヲ
 受クルモノトス茲ニ事實トハ一ノ情況ヲモ指ス(三三三)

二 證人ノ陳述即チ證言ノ證據力ハ證言ト證スヘキ事實トノ關係及ヒ證言ノ信
 用ノ有無ニ因リテ定マル

三 何人ヲ問ハス法律ニ別段ノ規定ナキ限ハ法外治權者ヲ除キ民事訴訟ニ關シ
 テ證人タル義務ヲ負擔ス(二八九)

證人タル義務ハ左ノ如シ

一 出頭ノ義務

證人ハ裁判所ノ呼出ニ應ジテ出頭スル義務ヲ負擔ス然レトモ例外トシテ此義
 務ヲ負擔セサル者アリ(二九六三〇〇、二)

合式ニ呼出サレタル證人カ正當ノ理由ナクシテ出頭セサル場合ニ付テハ民事
 訴訟法第二百九十四條及ヒ第二百九十五條ノ規定ヲ參照スヘシ

二 證言ノ義務

證人ハ證言ヲ爲ス義務ヲ負擔ス(二八九)然レトモ證人カ證言拒絶ノ權利ヲ有ス
 ル場合ニ於テハ例外トシテ此義務ヲ負擔セス(二九七・二九八)證言ノ拒絶ニ關シ
 テハ尙ホ民事訴訟法第二百九十九條乃至第三百二條ノ規定ヲ參照スヘシ

三 宣誓ノ義務

證人ハ宣誓ヲ爲ス義務ヲ負擔ス然レトモ民事訴訟法第三百十條ニ掲ケタル者
 ハ宣誓ヲ爲サシメスシテ之ヲ訊問スヘキモノトス

宣誓ヲ拒ム證人ニハ證言ノ拒絶ニ關スル民事訴訟法第三百條乃至第三百二條
 ノ規定ヲ準用スヘキモノトス(三〇九)

四 當事者ハ相手方ト相手方ノ申出テタル證人トノ間ニ民事訴訟法第二百九十
 七條第一號乃至第三號ノ關係アルトキハ其證人ヲ忌避スルコトヲ得(三〇三)

證人ノ忌避ニ付テハ尙ホ民事訴訟法第三百四條及ヒ第三百五條ノ規定ヲ參照ス
 ヘシ

五 當事者カ人證即チ證人ニ依ル證據ノ申出ヲ爲スニハ證人ヲ指名シ且證人ノ
 訊問ヲ受クヘキ事實ヲ表示スヘキモノトス(二九一)

- 六 證人ノ呼出及ヒ訊問ニ付テハ民事訴訟法第二百九十條、第二百九十二條、第二百九十三條及ヒ第三百十一條乃至第三百十九條ノ規定ヲ參照スヘシ
- 七 證人ハ法律ノ定ムル所ニ從ヒテ宣誓ヲ爲スコトヲ要ス其宣誓ニ付テハ民事訴訟法第三百六條乃第三百八條及ヒ第三百十條ノ規定ヲ參照スヘシ
- 八 證人ハ日當及ヒ其出頭ノ爲ニ要シタル旅費ノ辨濟ヲ請求スルコトヲ得此金額ノ拂渡ハ訊問期日ノ終リタル後直ニ之ヲ求ムルコトヲ得ヘシ若シ舉證者ノ豫納シタル金額カ不足スルトキハ職權ヲ以テ其不足額ヲ取立ツヘキモノナリ(三二二)

第三款 鑑定人ノ訊問

- 一 鑑定人トハ訴訟ニ於テ裁判所ノ命ニ因リ法規又ハ經驗上ノ定則ニ關スル意見ヲ陳述スヘキ第三者ヲ謂フ
鑑定人ハ證人ニ類似ス故ニ證人ニ關スル規定ハ別段ノ規定アル場合ノ外鑑定人ニ準用セララル(三二二)
- 二 鑑定人ノ意見即チ鑑定ノ證據力ハ其意見カ證スヘキ事項ト關係ヲ有スルヤ否ヤ及ヒ信用スヘキヤ否ヤニ因リテ定マル

- 三 鑑定人タル義務ハ一般ニ存在スルモノニ非ス然レトモ或人ハ法律ノ定ムル所ニ從ヒ鑑定人タル義務ヲ負擔ス(三二六)而シテ或人カ鑑定人タル義務ヲ負擔スル場合ニ於テモ證言拒絕ノ原因ト同一ナル原因ニ因リテ鑑定ヲ拒ム權利ヲ有スルモノトス(三二七、一)
- 鑑定人タル義務ヲ負擔スル者カ呼出ニ應シテ出頭セス又ハ鑑定ヲ拒ミタル場合ニ於テハ證人ニ關スル規定ヲ準用ス然レトモ其勾引ヲ命スルコトヲ得ス(三二二、三二八)
- 官吏又ハ公吏ハ鑑定人タル義務ヲ負擔スルトキト雖モ其所屬廳ニ於テ異議アルトキハ鑑定人トシテ之ヲ訊問スルコトヲ得ス(三二七、二)
- 四 鑑定人ノ選定及ヒ其員數ノ指定ハ受訴裁判所之ヲ爲ス(三二四、三二五)受訴裁判所ハ其選定ヲ受命判事又ハ受託判事ニ委任スルコトヲ得(三三一)
- 五 當事者カ鑑定ノ申出ヲ爲スニハ鑑定ヲ爲スヘキ事項ヲ表示スヘキモノトス然レトモ鑑定人ヲ指名スルコトヲ要セス(三二二)
- 六 受訴裁判所ハ鑑定ヲ命スルニ當リ其意見ヲ以テ鑑定ヲ爲ス方法ヲ定ムヘキモノトス(二三〇)

七 鑑定人ハ法律ノ定ムル所ニ從ヒテ宣誓ヲ爲スコトヲ要ス(三二九)

八 鑑定人ハ日當旅費及ヒ立替金ノ辨濟ヲ請求スルコトヲ得此場合ニ於テハ證人ニ關スル民事訴訟法第三百二十一條ノ規定ヲ準用ス(三三二)

第四款 證書ノ取調

一 證書トハ内容ニ依リ訴訟ニ於テ證據ヲ供スヘキ書面ヲ謂フ即チ民事訴訟法ニ所謂證書ハ一ノ書面ニシテ其趣旨ニ依リ訴訟ニ於テ或事項ヲ證スヘキモノトス

他ノ書面ノ内容ヲ示ス書面ハ之ヲ謄本ト名ク而シテ謄本ニ依リテ内容ヲ示サレタル書面ハ謄本ニ對シテ之ヲ原本ト名ク

原本ト符合スル旨ノ公正ノ證明ヲ附シタル謄本ハ是レ即チ所謂認證アル謄本トス又原本ノ代用ヲ爲ス謄本ハ是レ即チ所謂正本ナリ又原本ノ内容ノ一部ノミヲ示ス謄本ハ是レ即チ所謂抄本トス

證書ハ一ノ書面ナリ故ニ吾人ノ思想ヲ示ス物ト雖モ一ノ陳述ヲ記載セサル物ハ證書ニ非ス從テ事跡ノ紀念又ハ權利ノ證據ノ爲ニ作リタル割符又ハ界標ノ如キモノハ證書ニ非サルナリ然レトモ此等ノ物ハ一ノ思想ヲ示スカ故ニ書面ニ類似

ス從テ訴訟ニ於ケル證據方法トシテ使用セララルル限ハ證書ニ關スル規定ヲ之ニ準用スヘキモノトス(三五六)

二 證書ハ左ノ如ク之ヲ分類スルコトヲ得

一 公正證書及ヒ私署證書

公正證書トハ官署若クハ公署又ハ或種類ノ證書ヲ作成スヘキ職權ヲ有スル者(例ヘハ公證人)カ其職權内ニ於テ成規ノ方式ニ從ヒ作成シタル證書ヲ謂フ公正證書ニ非サル證書ハ總テ私署證書ナリ

二 處分證書及ヒ報告證書

法律上ノ效果ヲ生スヘキ意思表示ヲ包含スル證書ハ之ヲ處分證書ト名ク例ヘハ契約書又ハ官廳ノ命令書ノ如キ是ナリ之ニ反シテ事實ヲ示シ又ハ意見若クハ感情ヲ顯スヘキ陳述ヲ包含スル證書ハ之ヲ報告證書ト名ク例ヘハ受取證書若クハ商業帳簿又ハ證明書若クハ鑑定書又ハ人ヲ誹毀シ若クハ慰問スル書面ノ如キ是ナリ

三 證書ノ證據力ハ左ノ事情ニ因リテ定マル

一 證書カ真正ナルコト

舉證者ノ主張ニ係ル證書作成者カ實際證書ヲ作成シタルトキハ其證書ハ真正ナルモノトス而シテ自ラ證書面ノ陳述ヲ爲シ又ハ他人ヲシテ之ヲ爲サシメタル者ハ是レ即チ證書ノ作成者ナリ

二 證書ノ内容カ證スヘキ事項ト關係アル有スルコト

證書カ證スヘキ事項ト關係アル陳述ヲ包含スルニ非サレハ其證據力ヲ認ムルニ足ラサルナリ

三 證書ノ證據力ヲ認ムルニ必要ナル其他ノ事情アルコト

證書カ證スヘキ證書作成者ノ陳述ヲ包含スル場合ニ於テハ其ノ真正ナルト共ニ證書ノ證據力ヲ認ムヘキモノトス然レトモ證書カ證スヘキ事項ト關係アル其他ノ陳述ヲ包含スル場合ニ於テハ裁判所ノ自由ノ心證ニ從ヒテ證書ノ證據力ヲ認ムルニ必要ナル事情アルニ非サレハ其證據力ヲ認ムヘカラス殊ニ證書面ノ陳述カ證スヘキ事實ヲ示スモノナルトキハ其陳述カ裁判所ノ自由ノ心證ニ依レハ信用スヘキモノニ非サレハ證書ノ證據力ヲ認ムヘカラサルナリ

四 證書ノ所持者ハ舉證者ノ相手方タルト第三者タルト問ハス左ノ事情アルトキニ限リ訴訟ニ於テ證書ヲ提出スル義務ヲ舉證者ニ對シテ負擔ス(三三六・三三

七三四三

一 舉證者カ私法ノ規定ニ從ヒ訴訟外ニ於テモ證書ノ引渡又ハ提出ヲ求ムル權利ヲ有スルトキ

二 證書カ其趣旨ニ依レハ舉證者及ヒ證書ノ所持者ニ共通ナルトキ
證書カ其所持者及ヒ舉證者ノ法律關係ニ關スル事項ヲ包含スルトキ又ハ其雙方ノ利益ノ爲ニ作成セラレタルモノナルトキ又ハ其雙方ノ間ニ於ケル法律行為ニ關スル協議事項ヲ記載シタルモノナルトキハ證書ハ其趣旨ニ依レハ證書ノ所持者及ヒ舉證者ニ共通ナルモノト謂フヘシ

三 證書ノ所持者カ訴訟ニ於テ證書ヲ引用シタルトキ
證書ノ所持者カ訴訟ニ於テ其手中ニ存スル證書ヲ引用シタルトキハ口頭辯論ニ於テセルト準備書面ニ於テセルトヲ問ハス訴訟ニ於テ之ヲ提出スル義務ヲ舉證者ニ對シテ負擔ス

五 書證即チ證書ニ依ル證據ノ申出ハ證書ヲ提出シテ之ヲ爲スヘキモノトス(三三四然レトモ或場合ニ於テハ書證ノ申出ハ證書ヲ提出セスシテ之ヲ爲スコトヲ得(三三五・三三八乃至三四七)

六 證書ノ取調ハ受訴裁判所カ口頭辯論ニ於テ之ヲ爲スヘキモノトス然レトモ口頭辯論ノ際ニ證書ヲ提出セハ其毀損若クハ紛失ノ恐アリ又ハ其際ニ之ヲ提出スルニ付キ他ノ顯著ナル障碍アルトキハ受訴裁判所ハ受命判事又ハ受託判事ノ面前ニ證書ヲ提出スヘキ旨ヲ命スルコトヲ得(三四八、二)

證書カ受命判事又ハ受託判事ノ面前ニ提出セラレタルトキハ受命判事又ハ受託判事ハ證書ノ明細書及ヒ其謄本ヲ調書ニ添附シ又證書ノ一部ノミカ必要ナルトキハ民事訴訟法第一百七條第二項ノ規定ニ從ヒテ作りタル抄本ヲ之ニ添附シテ調書ヲ受訴裁判所ニ提出スヘキモノトス(三四八、二)

七 公正證書ハ正本又ハ認證アル謄本ヲ以テ之ヲ提出スルコトヲ得然レトモ裁判所ハ舉證者ニ正本ノ提出ヲ命スルコトヲ得ヘシ之ニ反シテ私署證書ハ原本ヲ以テ之ヲ提出スヘキコトヲ本則トシ其眞否ニ付キ争ナク唯其效力又ハ解釋ノミニ關シテ争アルトキニ限り謄本ヲ以テ之ヲ提出スルコトヲ得然レトモ裁判所ハ職權ヲ以テ原本ノ提出ヲ命スルコトヲ得ヘシ(三四九、一、二)

裁判所カ提出シタル謄本ニ換ヘテ正本又ハ原本ヲ提出スヘキ旨ヲ命シタル場合ニ於テ舉證者カ之ニ從ハサルトキハ裁判所ハ其心證ニ依リ謄本ニ如何ナル證據

カヲ付スヘキヤヲ判斷スヘキモノトス(三四九、三)

八 既ニ述ヘタル如ク證書ノ證據力ハ其眞否ニ係ルモノトス故ニ舉證者ハ證書ノ眞正ナルコトヲ主張セサルヘカラス然レトモ公正證書ハ後ニ説明スル如ク其ノ偽造又ハ變造ナルコトヲ主張スル者カ其眞否ヲ確定スル裁判ヲ求ムル申立ヲ爲スマテハ之ヲ眞正ト認ムヘキモノトス故ニ舉證者ハ公正證書ノ眞正ナルコトヲ先ツ主張スルノ必要ナシ

證書ヲ眞正ナリトスル舉證者ノ主張ハ事實上ノ主張ナリ故ニ相手方ハ之ニ對シテ陳述ヲ爲ササルヘカラス若シ相手方カ法律ノ規定ニ從ヒテ之ニ對シ陳述ヲ爲ササルトキハ自白ヲ爲シタルモノト看做サル(一一一)之ニ反シテ舉證者ノ相手方カ私署證書ノ眞正ナルコトヲ争ヒタルトキハ舉證者ハ其ノ眞正ナルコトヲ證明セサルヘカラス

舉證者カ私署證書ノ眞正ナルコトヲ證明センカ爲メ證據方法ヲ提出シタルトキハ一般ノ規定ニ從ヒテ證據調ヲ爲スヘキモノトス

右ニ述ヘタル外私署證書ノ眞否ニ付キ争アル場合ニ於テハ裁判所ハ舉證者ノ申立ニ因リ檢眞ヲ命スルコトヲ得(三五二)所謂檢眞トハ證書ノ眞否ニ關スル特別ノ

證據調ヲ謂フ私署證書ノ檢真ハ總テノ證據方法及ヒ手跡若クハ印章ノ對照ニ依
リテ之ヲ爲スモノトス(三五三、一)

檢真ノ手續ニ於テハ私署證書ノ真否ヲ定ムル爲メ手跡若クハ印章ノ對照ヲ爲ス
ヘキモノトス故ニ此手續ニ於テハ證書ノ真否ヲ證セントスル當事者ハ裁判所ノ
定ムル期間内ニ手跡若クハ印章ノ對照ニ適當ナル書類ヲ提出スヘキモノトス若
シ適當ノ對照書類ナキトキ即チ真正ナルコトカ確定セル對照書類ナキトキハ裁
判所ハ對照ノ爲メ原告又ハ被告ニ一定ノ語辭ノ手記ヲ命スルコトヲ得其ノ手記
シタル語辭ハ調書ノ附録トシテ之ニ添附スヘキモノトス(三五三、二、三)

裁判所ハ手跡若クハ印章ヲ對照シタル結果ニ因リ私署證書ノ真否ニ付キ自由ナ
ル心證ヲ以テ裁判ヲ爲シ又必要ナル場合ニ於テハ鑑定ヲ爲サシメタル後之ヲ爲
スヘキモノトス(三五三、四)

當事者カ裁判所ノ定メタル期間内ニ對照書類ヲ提出セサルトキ又ハ對照スヘキ
語辭ヲ手記スヘキ裁判所ノ命ニ對シ十分ナル辯解ヲ爲サスシテ之ニ從ハサルト
キ又ハ書様ヲ變シテ手記シタルトキハ證書ノ真否ニ付テノ相手方ノ主張ハ證據
ヲ要セスシテ之ヲ眞實ナリト看做スコトヲ得(三五三、五)

檢真ヲ經タル私署證書ノ真否ニ付テノ裁判ハ終局判決ノ理由ニ於テ之ヲ爲スヘ
キモノトス然レトモ裁判所ノ意見ニ從ヒ中間判決ヲ以テ其裁判ヲ爲スコトヲ得
蓋シ證書ノ真否ニ關スル爭ハ中間ノ爭ナルヲ以テナリ(二二七)若シ檢真ヲ經タル
私署證書ノ偽造又ハ變造ナルコトヲ主張スル者カ終局判決前ニ其真否ヲ確定ス
ル裁判ヲ得ントセハ其裁判ヲ求ムル申立ヲ爲ササルヘカラス此申立アルトキハ
裁判所ハ其真否ニ付キ中間判決ヲ以テ裁判ヲ爲スコトヲ要ス(三五一)

九 公正證書ノ偽造又ハ變造ナルコトヲ主張スル者ハ其真否ヲ確定スル裁判ヲ
求ムル申立ヲ爲ササルヘカラス此申立アルマテハ公正證書ヲ眞正ト認ムヘキモ
ノナリ而シテ此申立アリタルトキハ裁判所ハ中間判決ヲ以テ公正證書ノ真否ニ
付キ裁判ヲ爲スコトヲ要ス(三五一)

一〇 提出シタル證書ハ其取調ノ終リタル後直ニ之ヲ還付スヘキモノトス(三五
四)提出シタル證書ノ還付ニ付テハ尙ホ民事訴訟法第三百五十四條ノ規定ヲ參照
スヘシ

一一 證書ノ偽造若クハ變造ナルコトヲ眞實ニ反シテ主張シタル當事者ハ法律
ノ定ムル所ニ從ヒテ過料ニ處セラル(三五五)

第五款 檢 證

- 一 檢證トハ裁判所カ訴訟ニ於テ事實ヲ觀察スル爲メ或物體ヲ檢閲スルコトヲ謂フ
- 二 檢證ノ申出ハ檢證物ヲ表示シ且證スヘキ事實ヲ開示シテ之ヲ爲スヘキモノトス(三五七)
- 三 受訴裁判所ハ檢證ヲ爲スニ際シ鑑定人ノ立會ヲ命スルコトヲ得又檢證及ヒ鑑定人ノ任命ヲ受命判事又ハ受託判事ニ委任スルコトヲ得ヘシ(三五八)
- 四 檢證ノ結果ハ民事訴訟法第三百五十九條ノ規定ニ從ヒテ之ヲ明確ニスヘキモノトス

第六款 當事者本人ノ訊問

- 一 當事者ノ提出シタル許スヘキ證據方法ヲ取調ヘタル結果ニ因リ裁判所カ證スヘキ事實ノ眞否ニ付キ未タ心證ヲ得ルニ至ラサルトキハ申立ニ因リ又ハ職權ヲ以テ當事者本人ヲ訊問スルコトヲ得(三六〇)此場合ニ於テハ當事者本人ハ一ノ證據方法トス
- 二 當事者本人ノ訊問ニ付テハ民事訴訟法第三百六十一條乃至第三百六十四條

ノ規定ヲ參照スヘシ

第七款 證據保全

- 一 證據調ハ訴訟カ開始シタル後證據調ヲ爲スヘキ程度ニ達シタル場合ニ於テ之ヲ爲ス然レトモ訴訟カ開始スル前又ハ證據調ヲ爲スヘキ程度ニ達スル前ニ證據調ヲ爲スニ非サレハ證據方法ヲ失フ恐アリ又ハ之ヲ使用スルコトノ困難ナル事情アルトキハ其前ニ之ヲ爲スノ必要アリ證據保全ハ此必要ニ應スルモノナリ
- 二 證據保全ハ前述ノ事情アル場合ニ於テ當事者ノ申立ニ因リ證人若クハ鑑定人ノ訊問又ハ檢證ヲ爲スコトニ依リテ實行セラル(三六五)
- 三 證據保全ノ申請及ヒ其他ノ手續ニ付テハ民事訴訟法第三百六十六條乃至第三百七十二條ノ規定ヲ參照スヘシ

第七節 判 決

第一款 終局判決及ヒ中間判決

- 一 訴訟カ裁判ヲ爲スニ熟スルトキハ裁判所ハ終局判決ヲ以テ裁判ヲ爲スヘキモノナリ裁判所カ同時ニ辯論及ヒ裁判ヲ爲ス爲ニ併合ヲ命シタル數箇ノ訴訟中ノ或訴訟ノミカ裁判ヲ爲スニ熟スルトキ亦同シ(二二五)

- 二 一ノ訴ヲ以テ起シタル數箇ノ請求中ノ或請求又ハ一箇ノ請求中ノ一部又ハ本訴若クハ反訴ノミカ裁判ヲ爲スニ熟スルトキハ終局判決ヲ以テ之ニ付キ裁判ヲ爲スヘキモノトス(二二六、二)此場合ニ於ケル終局判決ハ一部判決(一分判決)ナリ然レトモ裁判所ハ事件ノ情况ニ從ヒテ一部判決ヲ爲スコトヲ不相當ト認ムルトキハ之ヲ爲ササルコトヲ得(二二六、二)
- 三 原告カ口頭辯論ニ於テ請求ヲ拋棄シタルトキハ裁判所ハ被告ノ申立ニ因リ訴ヲ理由ナシトシテ却下スル終局判決ヲ爲スヘキモノトス又被告カ口頭辯論ニ於テ請求ヲ認諾シタルトキハ裁判所ハ原告ノ申立ニ因リ被告ニ敗訴ヲ言渡ス終局判決ヲ爲スヘキモノナリ(二二九)
- 四 終局判決ニ於テハ申立アラサルモ訴訟費用ノ負擔ニ付キ裁判ヲ爲スヘキモノトス然レトモ一部判決ヲ爲ス場合ニ於テハ訴訟費用ノ負擔ニ關スル裁判ヲ後ノ判決ニ讓ルコトヲ得(二三一、二)
- 五 中間判決ハ之ヲ爲スヲ要スルコトアリ(二〇七、三五一)又裁判所ノ意見ニ從ヒテ之ヲ爲スヲ得ルコトアリ
- 六 裁判所カ其意見ニ從ヒテ中間判決ヲ爲スコトヲ得ル場合ハ左ノ如シ

- 一 各箇ノ獨立ナル攻撃若クハ防禦ノ方法又ハ中間ノ争カ裁判ヲ爲スニ熟スルトキハ裁判所ハ中間判決ヲ以テ之ニ付キ裁判ヲ爲スコトヲ得(二二七)
- 獨立ナル攻撃若クハ防禦ノ方法ハ他ノ事實ノ存在ヲ待タスシテ法律上ノ效果ヲ生スヘキ原告若クハ被告ノ主張ニ係ル事實ナリ然レトモ茲ニ所謂獨立ナル攻撃若クハ防禦ノ方法ハ手續上ノ争ニ關セサルモノナラサルヘカラス蓋シ此獨立ナル攻撃若クハ防禦ノ方法ト手續上ノ争タル中間ノ争トハ現行法上互ニ區別セラルルヲ以テナリ
- 各箇ノ獨立ナル攻撃若クハ防禦ノ方法カ裁判ヲ爲スニ熟スルニ當リ中間判決ヲ以テ之ニ付キ裁判ヲ爲スコトヲ得ルハ其攻撃若クハ防禦ノ方法カ裁判ヲ爲スニ熟スルニ拘ラス訴訟カ未タ裁判ヲ爲スニ熟セサル場合ニ限ル蓋シ獨立ナル攻撃若クハ防禦ノ方法カ裁判ヲ爲スニ熟スルト共ニ訴訟カ裁判ヲ爲スニ熟スルトキハ直ニ終局判決ヲ爲スヘキモノナルヲ以テナリ例ヘハ原告カ訴ノ原因トシテ債權發生ノ原因タル契約ノ成立シタルコト及ヒ債權ノ讓渡ヲ受ケタルコトヲ主張スル場合ニ於テ其契約ノ成立ヲ認ムヘキトキハ中間判決ヲ以テ先ツ其契約ノ成立ヲ認ムルコトヲ得然レトモ訴ノ原因ヲ認ムヘキ場合ニ於テ

被告ノ抗辯カ理由ナキコト明ナルトキハ直ニ被告ニ敗訴ヲ言渡ス終局判決ヲ爲ササルヘカラス又給付ノ訴ニ對シテ被告ノ提出セル辨濟ノ抗辯及ヒ消滅時効ノ抗辯ノ中其一ヲ理由ナシト認ムヘキトキハ中間判決ヲ以テ先ツ其旨ヲ宣言スルコトヲ得然レトモ其抗辯ノ一ヲ理由アリト認ムヘキトキハ直ニ訴ヲ理由ナシトシテ却下スル終局判決ヲ爲ササルヘカラス

中間ノ争トハ訴訟ニ於テ生スル手續上ノ争ニシテ口頭辯論ヲ經ルコトヲ要スルモノヲ謂フ中間ノ争ト認ムヘキモノハ訴訟ニ於テ生スル手續上ノ争ナラサルヘカラス蓋シ手續ニ關セサル争ハ主タル争ニ屬スルヲ以テナリ而シテ中間ノ争タルモノニ付テハ中間判決ヲ以テ裁判ヲ爲スコトヲ得是レ中間ノ争ヲ前述ノ意義ニ解スル所以ナリ例ヘハ訴カ適法ナルヤ否ヤノ争、訴ノ變更ノ有無若クハ許否ニ關スル争又ハ證書ノ眞否ニ關スル争ノ如キハ中間ノ争トス然レトモ中間ノ争ハ本案ノ辯論前ノ争タルコトヲ要セサルナリ

中間ノ争ニ付キ中間判決ヲ以テ裁判ヲ爲スコトヲ得ルハ此争カ裁判ヲ爲スニ熟スルニ拘ラス訴訟カ未タ裁判ヲ爲スニ熟セサル場合ニ限ル蓋シ中間ノ争カ裁判ヲ爲スニ熟スルト共ニ訴訟カ裁判ヲ爲スニ熟スルトキハ直ニ終局判決ヲ

爲スヘキモノナルヲ以テナリ例ヘハ訴カ適法ナルヤ否ヤノ争カ裁判ヲ爲スニ熟スル場合ニ於テ訴ヲ適法ト認ムヘキトキハ中間判決ヲ以テ其旨ヲ宣言スルコトヲ得ルモ訴ヲ不適法ト認ムヘキトキハ直ニ訴ヲ不適法トシテ却下スル終局判決ヲ爲スヘキカ如シ

二 請求ノ原因及ヒ數額ニ付キ争アルトキハ裁判所ハ先ツ其原因ニ付キ中間判決ヲ以テ裁判ヲ爲スコトヲ得(二二八)

茲ニ請求ノ原因トハ訴ノ原因タル請求ノ原因ヲ指スモノニ非ス當事者ノ一方ノ主張ニ係ル請求ノ存在スルコトヲ認ムルノ理由ヲ指ス故ニ其請求ヲ取得スルノ原因カ存在シ且其請求ノ取得ヲ妨ケ若クハ其消滅ヲ來スヘキ事情ノ存在セサル場合ニ非サレハ茲ニ所謂請求ノ原因アリト謂フヘカラス而シテ當事者ノ一方カ請求ノ辨濟ヲ求ムルトキハ尙ホ辨濟期カ到來シ且相手方カ辨濟ヲ拒絶スルコトヲ得サル場合ニ非サレハ茲ニ所謂請求ノ原因アリト謂フヘカラサルナリ從テ茲ニ所謂請求ノ原因ニ關スル争ハ當事者ノ一方ノ主張ニ係ル請求ノ存在ヲ認ムルノ理由アルヤ否ヤヲ明ニスヘキ攻撃若クハ防禦ノ方法ニ關スル争トス

茲ニ請求トハ訴訟物タル請求ヲ指ス故ニ被告カ抗辯トシテ主張スル請求ハ茲ニ所謂請求ニ非ス凡ソ抗辯トシテ主張スル被告ノ請求ニ付キ裁判ヲ爲スハ獨立ナル本案ノ防禦方法ニ付キ裁判ヲ爲ス所以ニ外ナラス故ニ斯ル請求ノ存否ニ付キ中間判決ヲ以テ裁判ヲ爲スコトヲ得ルニハ前ニ述ヘタル民事訴訟法第二百二十七條ノ規定アルヲ以テ足レリ敢テ同法第二百二十八條ノ規定ヲ要セス是レ茲ニ所謂請求ヲ前述ノ義ニ解スル所以ナリ

請求ノ原因ニ付キ爲ス裁判ハ請求ノ原因アリトスル裁判即チ請求ノ存在ヲ認ムルノ理由アリトスル裁判トス蓋シ請求ノ原因ナキトキ即チ請求ノ存在ヲ認ムルノ理由ナキトキハ請求ノ存在ヲ主張スル訴ハ理由ナキ爲メ終局判決ヲ以テ之ヲ却下スヘキモノニシテ請求ノ原因ノミニ付キ裁判ヲ爲スヘキモノニ非サルヲ以テナリ

請求ノ原因アリトスル中間判決ハ上訴ニ關シテ終局判決ト看做サル故ニ此中間判決ニ對シテハ上訴ヲ爲スコトヲ得從テ此中間判決ハ上級審ノ判決ニ依リ取消サルルコトナキニ非ス是ヲ以テ請求ノ原因アリトスル中間判決ヲ爲シタル場合ニ於テハ其確定ニ至ルマテ爾後ノ手續ヲ續行スヘカラス然レトモ裁判

所ハ當事者ノ申立ニ因リ此中間判決ノ確定ヲ待タスシテ請求ノ數額ニ付キ辯論ヲ爲スヘキコトヲ命スルヲ得(二二八、二)

第二款 判決ノ基礎

一 判決ハ口頭辯論ニ基キテ之ヲ爲スコトヲ要ス故ニ其基本タル口頭辯論ニ臨席シタル判事ニ限リ判決ヲ爲スコトヲ得(二三二)

二 判決ハ辯論ヲ經タル總テノ攻撃若クハ防禦ノ方法ヲ包含スヘキモノトス即チ裁判所カ判決ヲ爲スニ當リテハ之ニ接著スル口頭辯論ノ終ニ至ルマテニ當事者ノ提出セル總テノ攻撃若クハ防禦ノ方法ニシテ辯論ヲ經タルモノニ付キ判斷ヲ爲ササルヘカラス(二三〇、一)然レトモ數箇ノ獨立ナル攻撃若クハ防禦ノ方法中ノ或モノノミヲ適切ト認ムルトキ即チ單ニ之ノミニ依リテ裁判ヲ爲スコトヲ得ヘシト認ムルトキハ他ノ獨立ナル攻撃若クハ防禦ノ方法ニ付キ判斷ヲ爲スコトヲ要セサルナリ(二三〇、二)

三 裁判所ハ當事者ノ求メサル利益ヲ判決ヲ以テ之ニ歸セシムコトヲ得ス(二三一、一)是レ裁判所カ判決ヲ爲スニ當リテハ當事者ノ申立ニ據ラサルヘカラサルノ謂ナリ此原則ニハ例外アリ例ヘハ相手方ニ訴訟費用ノ負擔ヲ命スル裁判ハ申立

ナキモ終局判決ニ於テ之ヲ爲スヘキカ如シ

第三款 判決ノ作成

一 判決ハ之ヲ書面ニ作リ之ニ左ノ事項ヲ掲クルコトヲ要ス(二三六)

一 當事者及ヒ其法律上代理人ノ氏名、身分、職業及ヒ住所

二 事實及ヒ争點ノ摘示

事實及ヒ争點ノ摘示ハ當事者ノ口頭演述ニ基キ殊ニ其ノ爲シタル申立ヲ表示シテ之ヲ爲スヘキモノトス

三 裁判ノ理由

茲ニ所謂裁判ノ理由トハ判決主文タル裁判ノ理由ヲ指スモノトス故ニ此裁判ヲ爲スニ適切ナル攻撃若クハ防禦ノ方法ニ關スル判斷及ヒ法律上ノ意見竝ニ其裁判ヲ爲ス爲ニ或争點ニ關シテ爲スノ必要アル裁判及ヒ其理由等ハ茲ニ所謂裁判ノ理由ニ屬スルモノナリ

四 判決主文

判決主文ハ判決ノ内容ヲ爲ス裁判ニ外ナラス

五 裁判所ノ名稱及ヒ裁判ヲ爲シタル判事ノ官、氏名

二 判決ノ原本ニハ裁判ヲ爲シタル判事署名、捺印スヘキコトヲ本則トス(二三七)

一

三 判決ノ原本ハ言渡ノ日ヨリ起算シテ七日内ニ裁判所書記ニ之ヲ交付スヘキモノトス(二三七)裁判所書記カ其交付ヲ受ケタル場合ニ付テハ民事訴訟法第二百三十七條第二項ノ規定ヲ參照スヘシ

百三十七條第二項ノ規定ヲ參照スヘシ

四 判決ノ正本、抄本及ヒ謄本ノ付與ニ付テハ民事訴訟法第二百三十九條ノ規定ヲ參照スヘシ

第四款 判決ノ言渡及ヒ送達

一 判決ハ之ヲ言渡スコトヲ要ス其言渡ハ口頭辯論ノ終結スル期日又ハ其終結ニ際シ直ニ指定スル期日ニ於テ之ヲ爲スヘキモノトス此期日ハ口頭辯論ノ終結シタル期日ヨリ七日ヲ過クルコトヲ得ス(二三三)

二 判決ノ言渡ハ判決主文ノ朗讀ニ依リテ之ヲ爲ス故ニ其言渡前ニ判決主文ヲ作ラサルヘカラス但闕席判決ノ言渡ニ限リ其主文ヲ作ラサル前ト雖モ之ヲ爲スコトヲ得(二三四)

判決ノ言渡ヲ爲スニハ裁判ノ理由ヲ言渡スコトヲ要セス然レトモ裁判ノ理由ノ

言渡ヲ爲スコトヲ至當ト認ムルトキハ判決ノ言渡ト同時ニ其理由ヲ朗讀シ又ハ口頭ヲ以テ其要領ヲ告クヘキモノナリ(二三四、二)

三 判決ノ言渡ハ當事者雙方又ハ其一方ノ在廷セサルトキト雖モ其效力ヲ生ス(二三五、一)

四 判決ノ言渡アリタル後ハ各當事者ハ其送達ヲ求ムコトヲ得其申立アリタルトキハ判決ノ正本ヲ送達スヘキモノトス(二三八)然レトモ裁判所ハ職權ヲ以テ判決ヲ送達スヘカラス

五 既ニ言渡シタル判決ニ基キテ訴訟手續ヲ續行シ又ハ他ニ其判決ヲ使用スル當事者ノ權利ハ別段ノ規定アル場合ヲ除クノ外相手方ニ其判決ヲ送達スルト否トニ拘ラス(二三五、二)例ヘハ當事者カ判決ニ基キテ強制執行ヲ求ムルニハ既ニ判決ノ送達アリタルコトヲ要スルモ留保判決又ハ假差押若クハ假處分ヲ命スル判決ノ言渡アリタルトキハ當事者ハ其送達ヲ待タスシテ訴訟手續ヲ續行シ又ハ假差押若クハ假處分ノ執行ヲ求ムルコトヲ得ルカ如シ(四九二五二八七四九三七五六)

第五款 判決ノ更正及ヒ補充

一 裁判所ハ其ノ言渡シタル判決ヲ自ラ變更スルコトヲ得サルヲ本則トス然レトモ判決中ニ違算、書損又ハ之ニ類スル著シキ誤謬アルトキハ申立ニ因リ又ハ職權ヲ以テ何時ニテモ之ヲ更正スルコトヲ得故ニ判決ノ確定後ニ至リテモ仍ホ其更正ヲ爲スコトヲ得ヘシ又右ノ誤謬ハ判決ノ何レノ部分ニ存スルヲ問ハス之ヲ更正スルコトヲ得(二四一、一)

二 判決ノ更正ニ關スル裁判即チ判決ノ更正ヲ宣言シ又ハ其更正ノ申立ヲ却下スル裁判ハ決定ヲ以テ之ヲ爲スヘキモノトス此裁判ハ口頭辯論ヲ經スシテ之ヲ爲スコトヲ得(二四一、二、三)

判決ノ更正ヲ宣言スル決定ニ對シテハ即時抗告ヲ爲スコトヲ得然レトモ其更正ノ申立ヲ却下スル決定ニ對シテハ上訴ヲ爲スコトヲ得ス(二四一、三)

三 判決主文ニ於テ裁判ヲ爲スヘカリシ事項ニ關シ實際裁判ヲ爲ササルトキハ判決ニ脱漏アルモノトス判決ニ脱漏アルトキハ申立ニ因リ追加裁判ヲ爲スヘキモノナリ殊ニ判決ヲ以テ主タル請求若クハ附帶ノ請求又ハ訴訟費用ノ全部若クハ一部ノ裁判ヲ爲スニ際シ脱漏シタルトキハ申立ニ因リ追加裁判ヲ以テ判決ヲ補充スヘキモノトス(二四二、一)

- 四 追加裁判ノ申立ハ判決ノ言渡後直ニ之ヲ爲ササル場合ニ於テハ判決ノ正本ヲ送達シタル日ヨリ起算シテ七日ノ期間内ニ之ヲ爲スコトヲ要ス(二四二・二)
- 五 追加裁判ノ申立ニ付テハ判決ヲ以テ裁判ヲ爲スヘキモノナリ故ニ追加裁判ノ申立アリタルトキハ即時又ハ新期日ニ於テ口頭辯論ヲ爲スヘキモノトス但其辯論ハ訴訟カ受訴裁判所ニ於テ未タ終結セサル部分ニ限り之ヲ爲ス(二四二・三)
- 六 追加裁判ノ申立ヲ却下スル判決及ヒ此申立ニ從ヒテ追加裁判ヲ爲ス判決ハ一部判決ナリ故ニ之ニ對シテ上訴ヲ爲スコトヲ得然レトモ訴訟費用ノミニ關スル追加裁判ハ一般ノ原則ニ依リ之ニ對シテ上訴ヲ爲スコトヲ得ス(八二)
- 七 裁判所カ判決ノ更正ヲ宣言スル裁判又ハ追加裁判ヲ爲シタルトキハ其裁判ヲ判決ノ原本及ヒ正本ニ追加スヘキモノナリ若シ判決ノ正本ニ之ヲ追加スルト能ハサルトキハ其裁判ノ正本ヲ作ルヘキモノトス(二四三)

第八節 闕席手續

- 一 闕席手續トハ原告又ハ被告カ口頭辯論期日ニ闕席シタル場合ニ於テ之ニ對シ闕席判決ヲ爲ス手續ヲ謂フ
- 二 當事者カ合式ニ呼出ヲ受ケタルニ拘ラス口頭辯論期日ニ出頭セサルトキハ

是レ即チ其期日ニ闕席シタルモノトス而シテ當事者カ口頭辯論期日ニ出頭スルモ辯論ヲ爲ササルトキ又ハ辯論ヲ爲サスシテ任意ニ退廷シタルトキハ其期日ニ出頭セサルモノト看做サル(二二八・一六三・二五〇)

三 當事者ノ一方カ口頭辯論期日ニ闕席シタル場合ニ於テ出頭シタル當事者カ闕席判決ノ申立ヲ爲ストキハ次ニ説明スル如ク其申立ニ因リ闕席判決ヲ爲スヘキモノトス而シテ其期日カ最初ノ口頭辯論期日タルト延期シタル口頭辯論期日若クハ辯論續行ノ期日タルト問ハサルナリ(二四六・二四九)

一 原告カ口頭辯論期日ニ闕席シタル場合ニ於テハ被告ノ申立ニ因リ訴ヲ理由ナシト認メ之ヲ理由ナシトシテ却下スル闕席判決ヲ爲スヘキモノトス(二四七)

二 被告カ口頭辯論期日ニ闕席シタル場合ニ於テハ原告ノ申立ニ因リ原告ノ事實上ノ口頭供述ハ被告之ヲ自白シタルモノト看做シ原告ノ主張スル事實ニ依リ訴ヲ理由アリト認ムヘキ限ハ其事實ニ基キテ被告ニ敗訴ヲ言渡ス闕席判決ヲ爲スヘキモノトス(二四八前段)

右ニ述ヘタル所ニ反シ原告ノ主張スル事實ニ依レハ訴ヲ理由ナシト認ムヘキ

トキハ之ヲ理由ナシトシテ却下スル判決ヲ爲スヘキモノナリ(二四八後段)此判決ハ闕席判決ニ非スシテ通常ノ判決トス蓋シ此判決タルヤ被告ノ自白ニ依リ原告ノ主張スル事實ノ存在ヲ認メテ之ヲ爲スモノニ非ス唯此事實アリトスルモ原告ノ訴ヲ理由ナシト認ムヘキモノトシテ之ヲ却下スルモノニ外ナラサルナリ故ニ此判決ハ被告ノ闕席ノ效果ヲ基礎トセサルモノト謂フヘシ是レ此判決カ通常ノ判決タル所以ナリ

當事者ノ一方カ口頭辯論期日ニ出頭シテ本案ノ辯論ヲ爲シタルトキハ假令各箇ノ事實證書又ハ發問ニ付キ陳述ヲ爲サス又ハ任意ニ退廷スルモ其一方ニ對シテ闕席判決ヲ爲スヘカラス(二五一)

四 闕席判決ノ申立ハ左ノ場合ニ於テ之ヲ却下スヘキモノトス(二五二)

一 出頭シタル當事者カ裁判所ノ職權上調査スヘキ情況ニ付キ必要ナル證明ヲ爲スコト能ハサルトキ

當事者ノ一方カ闕席スルニ拘ラス裁判所ノ職權上調査スヘキ情況ハ裁判所カ職權ヲ以テ調査スヘキ本案ノ判決ヲ爲スノ要件ニ外ナラス故ニ此情況カ存在セサルトキハ本案ノ判決ヲ爲スヘカラス而シテ前ニ述ヘタル闕席判決ハ本案

ニ關スルモノナリ從テ出頭シタル當事者カ闕席判決ノ申立ヲ爲スニ當リ右ノ情況ニ付キ必要ナル證明ヲ爲スコト能ハサルトキハ其申立ヲ却下セサルヘカラス然レトモ此場合ニ於テ單ニ闕席判決ノ申立ヲ却下スルハ出頭シタル當事者カ後日右ノ證明ヲ爲スコトヲ得ヘシト認ムヘキトキニ限ル若シ其當事者カ到底右ノ證明ヲ爲スコト能ハスト認ムヘキトキハ本案ノ判決ヲ爲スノ要件カ欠缺スルコト確定スル爲メ直ニ訴ヲ不適法トシテ却下スル判決ヲ爲スヘキモノトス單ニ闕席判決ノ申立ヲ却下スヘキモノニ非サルナリ

二 出頭セサル當事者ニ口頭ノ事實上ノ供述又ハ申立ヲ適當ナル時期ニ書面ヲ以テ通知セサリシトキ

闕席判決ノ申立ヲ却下スル裁判ハ決定ヲ以テ之ヲ爲スヘキモノトス此裁判ニ對シテハ即時抗告ヲ爲スコトヲ得(二五三)

闕席判決ノ申立ヲ却下スル決定カ抗告ニ基キテ取消サレタルトキハ新期日ヲ定ムヘキモノトス新期日ニハ前期日ニ出頭セサリシ當事者ヲ呼出サスシテ之ニ對シ闕席判決ヲ爲スヘキモノナリ(二五三)

五 出頭シタル當事者ハ相手方カ口頭辯論期日ニ闕席シタル場合ニ於テ毎ニ辯

論ノ延期ヲ申立ツルコトヲ得(二五二)一後段故ニ其當事者ハ闕席判決ノ申立ヲ爲スニ代ヘテ辯論延期ノ申立ヲ爲スコトヲ得ルノミナラス闕席判決ノ申立カ却下セラレタル場合ニ於テモ辯論延期ノ申立ヲ爲スコトヲ得ヘシ

右ニ述ヘタル所ニ從ヒ裁判所カ申立ニ因リ辯論ヲ延期シタルトキハ闕席シタル當事者ヲ新期日ニ呼出スヘキモノトス(二五二、二)
六 當事者ノ一方カ口頭辯論期日ニ闕席シタル場合ニ於テ出頭シタル當事者カ辯論延期ノ申立ヲ爲サス然モ闕席判決ノ申立及ヒ此申立ニ付テノ辯論ヲ爲ササルトキハ其當事者ハ前ニ述ヘタル所ニ依リ口頭辯論期日ニ出頭セサルモノト看做サル故ニ訴訟手續ノ休止ヲ來スモノトス(一八八、二)
七 裁判所ハ左ノ場合ニ於テハ職權ヲ以テ闕席判決ノ申立ニ付テノ辯論ヲ延期スルコトヲ得(二五四、一)

- 一 出頭セサル當事者カ合式ニ呼出サレザリシトキ
出頭セサル當事者カ全ク呼出ヲ受ケザリシトキ又ハ其呼出カ合式ナラザリシトキハ裁判所ハ職權ヲ以テ闕席判決ノ申立ニ付テノ辯論ヲ延期スルコトヲ得
- 二 出頭セサル當事者カ天災其他避クヘカラサル事變ノ爲ニ出頭スルコト能

ハスト認ムヘキ事情アルトキ

裁判所カ闕席判決ノ申立ニ付テノ辯論ヲ延期シタルトキハ前期日ニ出頭セザリシ當事者ヲ新期日ニ呼出スヘキモノトス(二五四、二)而シテ其當事者カ新期日ニ出頭シタルトキハ本案ノ辯論ヲ爲サシムヘキモノトス闕席判決ノ申立ニ付テノ辯論ヲ延期スヘキ事由アリシヤ否ヤニ付キ辯論ヲ爲サシムヘキモノニ非ス蓋シ闕席判決ノ申立ニ付テノ辯論ハ本案ノ辯論ニシテ此辯論ハ未タ終ラサル爲メ新期日ハ本案ノ辯論ニ付キ存スルヲ以テナリ

前期日ニ出頭セザリシ當事者カ更ニ新期日ニ出頭セサルトキハ新期日ニ於ケル其當事者ノ闕席ニ因リ之ニ對シテ闕席判決ヲ爲スヘキモノトス前期日ニ出頭セ

ル當事者カ新期日ニ闕席シタルトキ亦同シ
八 闕席判決ヲ受ケタル當事者ハ之ニ對シテ故障ノ申立ヲ爲スコトヲ得(二五五、一二六四)

九 故障ノ申立ハ十四日ノ不變期間内ニ之ヲ爲スヘキモノトス此期間ハ闕席判決ノ送達ヲ以テ始マル而シテ外國ニ於テ送達ヲ爲スヘキトキ又ハ公示送達ヲ爲スヘキトキハ裁判所ハ闕席判決ニ於テ又ハ後日決定ヲ以テ適當ニ右ノ期間ヲ定

ムヘキモノナリ(二五五、二、四)

故障ノ申立ハ判決ノ送達前ト雖モ之ヲ爲スコトヲ得(二五五、三)

一〇 故障ノ申立ハ闕席判決ヲ爲シタル裁判所ニ書面ヲ差出シテ之ヲ爲スヘキモノトス此書面ニハ左ノ事項ヲ掲クルコトヲ要ス(二五六、一、二)

一 故障ヲ申立ツル闕席判決ノ表示

二 闕席判決ニ對シテ故障ノ申立ヲ爲ス旨ノ陳述

右ノ事項ヲ故障申立ノ書面ニ掲クルハ其申立ノ法律上ノ方式ナリ

故障申立ノ書面ハ口頭辯論準備ノ用ヲモ爲スモノナリ故ニ其準備ニ必要ナル事項アルトキハ之ヲ此書面ニ掲クヘキモノトス(二五六、三)

故障申立ノ書面ニハ法律ノ規定ニ從ヒテ印紙ヲ貼用スルコトヲ要ス(民事訴訟用

印紙法一、一一)

故障ノ申立ヲ爲スニ必要ナル條件カ存在スルトキハ其申立ヲ適法ト認ムヘキモノトス

一一 故障ノ申立ハ之ヲ取下クルコトヲ得其取下ニ付テハ控訴ノ取下ニ關スル規定ヲ準用ス(二六四)

一二 判然許スヘカラサル故障ノ申立又ハ判然法律上ノ方式ニ適セス若クハ其期間ノ經過後ニ爲シタル故障ノ申立ハ裁判長ノ命令ヲ以テ之ヲ却下スヘキモノトス此却下ノ命令ニ對シテハ即時抗告ヲ爲スコトヲ得(二五七)

一三 右ニ述ヘタル所ニ依リテ故障ノ申立カ却下セラルル場合ノ外故障申立ノ書面ヲ裁判所ヨリ相手方ニ送達シ且故障ノ申立ニ付キ口頭辯論ノ新期日ヲ定メテ當事者雙方ヲ呼出スヘキモノナリ(二五八)

一四 故障ノ申立カ適法ナルヤ否ヤ就中故障ノ申立ヲ許スヘキヤ及ヒ法律上ノ方式ニ從ヒ且其期間内ニ於テ故障ノ申立ヲ爲シタルヤ否ヤハ職權ヲ以テ裁判所之ヲ調査スヘキモノトス裁判長カ一旦故障ノ申立ヲ適法ト認メタルコトハ裁判所カ其ノ適法ナルヤ否ヤヲ調査スルノ妨ト爲ラス而シテ裁判所カ故障ノ申立ヲ不適當ト認メタルトキハ之ヲ不適法トシテ棄却スル判決ヲ爲スヘキモノトス此判決ニ對シテハ一般ノ原則ニ從ヒテ上訴ヲ爲スルコトヲ得(二五九)

一五 故障ノ申立カ適法ナルトキハ訴訟ハ闕席前ノ程度ニ復ス(二六〇)故ニ適法ナル故障ノ申立アリタル場合ニ於テハ闕席前ノ辯論及ヒ證據調ノ結果竝ニ裁判ハ其效力ヲ恢復シ判決ヲ爲ス爲ニ總テ之ヲ斟酌セサルヘカラサルニ至ル

故障ノ申立カ適法ナル爲メ訴訟カ闕席前ノ程度ニ復スルトキト雖モ闕席判決ハ當然其效力ヲ失フモノニ非ス故ニ新辯論ニ基キテ爲スヘキ判決カ闕席判決ト符合スルトキハ新判決ニ於テ闕席判決ヲ維持スル旨ヲ宣言シ又其判決カ闕席判決ト符合セサルトキハ新判決ニ於テ闕席判決ヲ廢棄シ更ニ裁判ヲ爲スヘキモノナリ(二六一)

法律ノ規定ニ從ヒテ闕席判決ヲ爲シタル場合ニ於テハ闕席ニ因リ生シタル費用ハ闕席者カ闕席判決ノ變更ニ因リ勝訴者ト爲リタルニ拘ラス之ヲ負擔ス但相手方ノ不當ナル異議ニ因リ生シタルモノハ此限ニ在ラス(二六二)

一六 故障ノ申立ヲ爲シタル當事者カ其申立後ニ於ケル最初ノ口頭辯論期日又ハ此期日ノ辯論ヲ延期セル期日ニ闕席シタルトキハ闕席判決ノ申立ヲ却下スヘキ場合又ハ裁判所カ職權ヲ以テ闕席判決ノ申立ニ關スル辯論ヲ延期スル場合ヲ除キ出頭シタル相手方ノ申立ニ因リ故障ノ申立ヲ棄却スル新闕席判決ヲ言渡スヘキモノトス此新闕席判決ニ對シテハ更ニ故障ノ申立ヲ爲スコトヲ得ス(二六三)然レトモ期日ノ懈怠ナカリシコトヲ理由トスルトキニ限り之ニ對シテ上訴ヲ爲スコトヲ得(三九八・四五四)

右ニ述ヘタル所ニ反シ故障ノ申立ヲ爲シタル當事者カ辯論續行期日ニ闕席シタルトキハ一般ノ原則ニ從ヒテ前ノ闕席判決ヲ維持スル闕席判決ヲ爲スヘキモノトス此闕席判決ニ對シテハ更ニ故障ノ申立ヲ爲スコトヲ得

一七 故障ノ申立ヲ爲シタル當事者ノ相手方カ其申立後ニ於ケル口頭辯論期日ニ闕席シタルトキハ一般ノ原則ニ從ヒ其闕席ノ效果ニ基キテ前ノ闕席判決ヲ變更スル闕席判決ヲ爲スヘキモノトス此闕席判決ニ對シテハ一般ノ原則ニ從ヒテ故障ノ申立ヲ爲スコトヲ得

一八 以上述ヘタル民事訴訟法第二百四十六條乃至第二百六十四條ノ規定ハ本案ノ口頭辯論期日ニ闕席シタル當事者ノ一方ニ對シテ闕席判決ヲ爲ス場合ニ關ス然レトモ此規定ハ反訴又ハ既ニ原因ノ確定シタル請求ノ數額ノ定ヲ目的トスル訴訟手續ニ準用セラレ且中間ノ争ノ爲メ特ニ期日ヲ定メタル場合ニ於テハ其争ニ付キ準用セラレ(二六五)

第二章 區裁判所ノ訴訟手續

一 區裁判所ノ通常訴訟手續ニ關シテハ區裁判所ノ構成又ハ法律ノ規定ニ因リ

テ差異ノ生セサル限ハ地方裁判所ノ第一審ノ訴訟手續ニ關スル規定ヲ適用スヘキモノナリ(三七三)

二 區裁判所ノ通常訴訟手續ニ關シテ説明ヲ爲スヘキモノハ左ノ如シ

一 訴ハ書面又ハ口頭ヲ以テ之ヲ提起スルコトヲ得(三七四)

二 訴ノ提起アリタルトキハ裁判所書記ハ訴狀又ハ訴ノ提起ニ關スル調書ヲ被告ニ送達スル手續ヲ爲スヘキモノトス(一三五、三七五、一)

三 準備書面ハ之ヲ交換スルコトヲ要セス(三七五、二)然レトモ當事者ハ其申立及ヒ事實上ノ主張ニシテ豫メ通知スルニ非サレハ相手方カ之ニ對シ陳述ヲ爲スコト能ハサルモノヲ口頭辯論ノ前直接ニ相手方ニ通知スルコトヲ得ヘシ(三七六)

四 口頭辯論期日ト訴狀送達トノ間ニハ少クトモ三日ノ時間ヲ存スルコトヲ要ス急迫ナル場合ニ於テハ此時間ヲ二十四時マテニ短縮スルコトヲ得(三七七、二)

外國ニ於テ送達ヲ爲スヘキトキハ情況ニ應シテ適當ニ右ノ時間ヲ定ムヘキモノトス(三七七、二)

五 當事者雙方豫メ期日ノ指定ナクシテ通常ノ裁判日ニ於テ裁判所ニ出頭シ訴訟ニ付キ辯論ヲ爲スコトヲ得此場合ニ於テハ訴ノ提起ハ口頭辯論ニ於ケル演述ニ依リテ之ヲ爲スモノナリ(三七八)

六 妨訴抗辯ハ本案ノ辯論前同時ニ之ヲ提出スルコトヲ要セス唯管轄違ノ抗辯ニ限り本案ノ辯論前ニ之ヲ提出スルコトヲ要ス(三七九、一)蓋シ此辯論前ニ其抗辯ヲ提出セサルトキハ受訴裁判所ヲ管轄裁判所トスル合意ヲ爲シタルト同一ノ效果ヲ生スルニ至ルヲ以テナリ(三〇)

被告ハ妨訴抗辯ニ基キテ本案ノ辯論ヲ拒ムコトヲ得ス然レトモ裁判所ハ職權ヲ以テ此抗辯ニ付キ分離シタル辯論ヲ命スルコトヲ得(三七九、二)

七 判決ヲ受クヘキ事項ノ申立ト雖モ書面ニ基キテ之ヲ爲スコトヲ要セス(三八〇、一)

八 準備手續ハ之ヲ命スルコトヲ得ス(三八〇、一)

九 當事者ノ申立及ヒ陳述ハ裁判所ノ意見ニ從ヒ訴訟事件ノ關係ヲ十分ニ明確ナラムルニ必要ナルモノニ限り調書ヲ以テ之ヲ明確ニスヘキモノトス(三八〇、二)

一〇 訴ヲ提起セントスル者ハ先ツ和解ノ爲メ訴訟ノ目的物ヲ開示シテ相手方カ普通裁判籍ヲ有スル地ノ區裁判所ニ之ヲ呼出スヘキコトヲ申立ツルヲ得而シテ其目的物ノ價額ノ如何ハ敢テ之ヲ問ハサルナリ此申立ハ書面又ハ口頭ヲ以テ之ヲ爲スコトヲ得(三八一、二)

當事者雙方カ出頭シテ和解ノ調ヒタルトキハ調書ヲ以テ之ヲ明確ニスヘキモノトス(三八一、二)當事者ハ和解調書ニ基キテ強制執行ヲ求ムルコトヲ得(五五九、四號)

右ニ述ヘタル所ニ反シ和解力調ハサルトキハ當事者雙方ノ申立ニ因リ訴訟ニ付キ直ニ辯論ヲ爲スヘキモノトス此場合ニ於ケル訴ノ提起ハ口頭ノ演述ヲ以テ之ヲ爲スモノナリ(三八一、三)

和解力調ハサルトキ又ハ相手方カ出頭セサルトキハ之カ爲ニ生シタル費用ハ後ニ起ルヘキ訴訟ノ費用ノ一部ト看做サル故ニ其費用ノ負擔ハ一般ノ原則ニ因リテ定マル(三八一、四)

第三部 上訴

第一章 汎論

一 上訴トハ裁判ノ取消又ハ變更ヲ上級裁判所ニ求ムル申立ヲ謂フ故ニ上訴ハ裁判ニ對スル一ノ不服申立ナリ而シテ原裁判ヲ取消シ之ニ代ル裁判ヲ爲スコトハ是レ即チ原裁判ノ變更トス

二 當事者ハ不利益ナル不當ノ裁判ヲ受ケタルトキニ限り上訴ヲ以テ裁判ノ取消又ハ變更ヲ求ムルコトヲ得

今若シ裁判カ法律ニ違背シタルトキ又ハ其事實上ノ基礎ニ瑕疵アルトキハ不當トス而シテ裁判ノ内容カ法律違背ニ基クトキ又ハ裁判ノ基礎タル手續ニ法律違背アルトキハ裁判ハ法律ニ違背シタルモノニ外ナラス所謂法律違背トハ法規ヲ適用セス又ハ不當ニ之ヲ適用スルコトヲ謂フ(四三五)

三 上訴ニ三種アリ控訴、上告及ヒ抗告是ナリ

控訴及ヒ上告ハ判決ニ對スル上訴ニシテ抗告ハ決定又ハ裁判長ノ命令ニ對スル上訴トス而シテ控訴ハ第一審ノ終局判決ニ對スル上訴ニシテ上告ハ第二審ノ終局判決ニ對スル上訴ナリ

第二章 控訴

第一節 汎論

- 一 控訴トハ第一審ノ終局判決ノ變更ヲ上級裁判所ニ求ムル申立ヲ謂フ故ニ控訴ハ第一審ノ終局判決ニ對スル不服ノ申立ナリ唯或種類ノ中間判決ハ上訴ニ關シテ終局判決ト看做サル
- 二 控訴ハ許スヘキモノニシテ且其提起ニ必要ナル條件ヲ具備スルトキニ限り適法ニシテ其效力ヲ生ス即チ此場合ニ於テノミ控訴カ理由アルヤ否ヤニ付キ辯論及ヒ裁判ヲ爲スヘキモノトス
- 三 第一審判決カ不當ニシテ且控訴人ニ不利益ナルトキハ控訴ハ理由アルモノトス故ニ此場合ニ於テハ控訴人ハ第一審判決ヲ變更スル判決ヲ求ムルコトヲ得
- 四 控訴審ハ第一審ノ續行トス是レ第一審ノ辯論ノ結果ハ控訴審ニ於テモ效力ヲ有スルノミナラス當事者カ控訴審ニ於テ新ナル訴訟材料ヲ提出スルコトヲ得ルニ依リテ明ナル所ナリ
- 五 控訴ニ關スル手續ニ付テハ別段ノ規定アル場合ノ外地方裁判所ノ第一審ノ

訴訟手續ニ關スル規定ヲ準用スヘキモノトス(四〇八)

第二節 控訴ノ提起及ヒ其效果

- 一 控訴ハ區裁判所又ハ地方裁判所カ第一審ニ於テ爲シタル終局判決又ハ上訴ニ關シテ終局判決ト看做サル第一審ノ中間判決ニ對シテ之ヲ提起スルコトヲ得(三九六)
- 關席判決ニ對シテハ口頭辯論期日ヲ懈怠シタル當事者ヨリ控訴ヲ提起スルコトヲ得ス然レトモ故障ノ申立ヲ許ササル關席判決ニ對シテハ懈怠ナカリシコトヲ理由トスルトキニ限り控訴ヲ提起スルコトヲ得(三九八)
- 二 控訴ハ一个月ノ不變期間内ニ限り之ヲ提起スルコトヲ得此期間ハ判決ノ送達ヲ以テ始マル(四〇〇、一)
- 第一審裁判所カ控訴期間内ニ追加裁判ヲ以テ判決ヲ補充シタルトキハ其判決ニ對スル控訴ノ期間モ亦追加裁判ノ送達ヲ以テ始マル(四〇〇、三)
- 判決ノ送達前ニ於ケル控訴ハ不適法ニシテ其效力ヲ生セス(四〇〇、二)
- 三 控訴ハ控訴裁判所ニ控訴狀ヲ差出シテ之ヲ提起スヘキモノナリ控訴狀ニハ左ノ事項ヲ掲クルコトヲ要ス(四〇一、一、二)

一 控訴ヲ以テ不服ヲ申立ツル判決ノ表示

二 判決ニ對シテ控訴ヲ提起スル旨ノ陳述

右ノ事項ヲ控訴狀ニ掲クルハ控訴ノ法律上ノ方式ナリ

控訴狀ハ控訴提起ノ用ニ供セラルルト同時ニ辯論準備ノ用ニ供セラル故ニ準備書面ニ關スル一般ノ規定ニ從ヒテ之ヲ作り且判決ニ對シ如何ナル程度ニ於テ不服ナルヤ及ヒ判決ニ付キ如何ナル變更ヲ爲スヘキヤノ申立ヲ控訴狀ニ掲ケ且新ニ提出セントスル事實及ヒ證據方法アルトキハ其事實及ヒ證據方法ヲ之ニ掲クヘキモノトス(四〇一三)

控訴狀ニハ法律ノ規定ニ從ヒテ印紙ヲ貼用スルコトヲ要ス(民事訴訟用印紙法一
一一)

四 控訴裁判所即チ控訴ヲ管轄スル裁判所ハ地方裁判所又ハ訟訴院トス即チ地方裁判所ハ區裁判所ノ判決ニ對スル控訴ニ付キ控訴裁判所トシテ管轄權ヲ有シ又控訴院ハ地方裁判所カ第一審ニ於テ爲シタル判決ニ對スル控訴ニ付キ控訴裁判所トシテ管轄權ヲ有ス(裁構二六三七)而シテ控訴裁判所ノ土地ノ管轄權ハ控訴ヲ以テ不服ヲ申立テラルル判決ヲ爲シタル裁判所カ其管轄區域内ニ存在スルニ

控訴・新章

因リテ生ス

右ニ述ヘタル如ク控訴ヲ管轄スル裁判所ハ之ヲ控訴裁判所ト名ク然レトモ現ニ控訴ヲ受ケタル裁判所ハ之ニ付キ管轄權ヲ有スルト否トヲ問ハス亦之ヲ名ケテ控訴裁判所ト稱ス

五 控訴カ提起セラルルトキハ訴訟ハ第一審判決ヲ經タル範圍内ニ於テ全部控訴裁判所ニ繫屬ス是レ即チ控訴ノ提起ニ因ル移審ノ效果ナリ

六 控訴カ適當ノ時期ニ提起セラルルトキハ控訴ノ適法ナル爲ニ必要ナル他ノ條件ノ存在スルト否トヲ問ハス第一審判決ノ確定ヲ遮斷ス(四九八二)

第一審判決ノ確定ヲ遮斷スル控訴提起ノ效果ハ控訴人カ第一審判決ノ一部ニ對シテ不服ヲ申立テタルトキト雖モ仍ホ其全部ニ關シテ存在ス蓋シ控訴ハ判決其モノニ對シ提起セラルルカ爲メ控訴人ハ口頭辯論ノ終結ニ至ルマテ控訴ノ申立ヲ自由ニ擴張スルコトヲ得ルヲ以テナリ加之右ノ效果ハ第一審判決ノ控訴人ニ利益ナル部分ニ關シテモ亦存在ス蓋シ被控訴人ハ附帶控訴ヲ以テ其部分ニ對シ不服ヲ申立ツルコトヲ得ルヲ以テナリ

第三節 附帶控訴

一 附帶控訴トハ被控訴人カ控訴ニ關スル口頭辯論ニ於テ第一審判決ノ變更ヲ求ムル申立ヲ謂フ

第一審判決カ一部ハ控訴人ニ不利益ニシテ一部ハ被控訴人ニ不利益ナル場合ニ於テ被控訴人ハ附帶控訴ヲ爲スモノトス

二 附帶控訴ハ控訴ヲ以テ不服ヲ申立テラレタル第一審判決ニ對シテ之ヲ爲スコトヲ得然レトモ第一審判決カ關席判決ナルトキハ之ニ對シテ附帶控訴ヲ爲スコトヲ得ス唯第一審ノ關席判決カ故障ノ申立ヲ許ササルモノニシテ且懈怠ナカリシコトヲ理由トスルトキニ限り例外トシテ之ニ對シ附帶控訴ヲ爲スコトヲ得

(四〇五二)

三 附帶控訴ハ被控訴人カ控訴權ヲ拋棄シタルトキ又ハ被控訴人ノ爲ニ存スル控訴期間カ經過シタルトキト雖モ之ヲ爲スコトヲ得(四〇五二)

四 附帶控訴ヲ爲スニハ控訴ニ關スル口頭辯論ニ於テ其申立ヲ爲スヘキモノトス是レ附帶控訴ノ法律上ノ方式ニシテ其性質ニ基ク當然ノ結果ナリ

五 附帶控訴ハ控訴カ效力ヲ生スル場合ニ限り其效力ヲ生ス故ニ控訴ヲ不適法トシテ棄却スル判決アリタルトキ又ハ控訴カ取下ケラレタルトキハ其效力ヲ失

フ然レトモ被控訴人ノ爲ニ存スル控訴期間内ニ爲シタル附帶控訴ハ此等ノ場合ニ於テハ獨立ノ控訴ト看做サル(四〇六)是レ被控訴人カ控訴ヲ提起スルニ代ヘテ自己ノ爲ニ存スル控訴期間内ニ附帶控訴ヲ爲シタルニ當リ附帶控訴カ其效力ヲ失フニ因リテ不測ノ損害ヲ被ルコトヲ防ク必要アルカ爲ナリ

第四節 控訴提起後ノ手續

一 控訴狀カ控訴裁判所ニ提出セラレタルトキハ控訴裁判所ノ書記ハ其提出ノ時ヨリ二十四時間内ニ第一審裁判所ノ書記ニ對シテ訴訟記録ノ送付ヲ求ムヘキモノトス(四三一、二)

二 控訴カ提起セラレタルトキハ先ツ裁判長ハ控訴ヲ許スヘキヤ否ヤ又控訴カ法律上ノ方式及ヒ期間ヲ遵守シテ提起セラレタルヤ否ヤヲ調査スヘキモノトス而シテ判然許スヘカラサル控訴又ハ判然法律上ノ方式ニ適セス若クハ其期間ノ經過後ニ提起シタル控訴ハ裁判長ノ命令ヲ以テ之ヲ却下スヘキモノナリ此命令ニ對シテハ即時抗告ヲ爲スコトヲ得(四〇二)

三 控訴狀ノ送達ト口頭辯論期日トノ間ニ存スルコトヲ要スル時間ニ付テハ民事訴訟法第九十四條ノ規定ニ從ヒ又被控訴人カ答辯書ヲ差出スヘキ期間及ヒ

其差出ノ催告ニ付テハ同法第九十九條ノ規定ニ從ヒ又答辯書差出期間ノ短縮
又ハ伸長ニ付テハ同法第二百三條ノ規定ニ從フヘキモノトス(四〇三)

四 被控訴人ノ差出スヘキ答辯書ハ準備書面ニ關スル一般ノ規定ニ從ヒテ之ヲ
作り且口頭辯論ノ準備ノ爲メ被控訴人ノ一定ノ申立及ヒ其ノ提出セントスル新
ナル事實及ヒ證據方法ヲ之ニ掲クヘキモノトス而シテ被控訴人カ附帶控訴ヲ爲
サントスルトキハ口頭辯論ノ準備ノ爲メ其旨ヲ答辯書ニ掲クヘキモノナリ(四〇
四・四〇七)

被控訴人カ答辯書ニ新ナル事實若クハ證據方法ヲ掲ケ又ハ附帶控訴ヲ爲ス旨ノ
陳述ヲ掲ケタルトキハ之ヲ控訴人ニ送達スヘキモノトス(四〇七)

五 控訴ハ口頭辯論ノ始マリタル後ハ被控訴人ノ承諾アルトキニ限り之ヲ取下
クルコトヲ得是レ被控訴人カ口頭辯論ニ於テ附帶控訴ヲ爲スコトヲ得ルカ爲ニ
存スル制限ニ外ナラス(三九九、一)

控訴ノ取下ハ控訴權喪失ノ效果ヲ生ス(三九九、二)故ニ第一審判決ハ控訴ノ取下ニ
因リテ確定シ最早控訴ヲ提起スルコトヲ得サルニ至ル

六 當事者雙方ヨリ控訴ヲ提起シタルトキハ其雙方ノ控訴ニ付キ同時ニ辯論及

ヒ裁判ヲ爲スヘキモノトス然レトモ裁判所ハ其意見ニ從ヒ當事者雙方ノ控訴ニ
付キ辯論及ヒ裁判ヲ分離スルコトヲ得(四〇九)

七 口頭辯論期日ニ際シテ被控訴人ノ爲ニ存スル控訴期間カ未タ滿了セザルト
キハ其申立ニ因リ此期間ノ經過スルマテ口頭辯論ヲ延期スヘキモノトス(四一〇)
一)是レ被控訴人カ後日控訴ヲ提起スルコトアラハ當事者雙方ノ控訴ニ付キ同時
ニ辯論及ヒ裁判ヲ爲スノ便利ヲ得セシメンカ爲ナリ

八 關席判決ヲ受ケタル當事者ヨリ其判決ニ對シテ故障ノ申立ヲ爲シ相手方ヨ
リ控訴ヲ提起シタルトキハ控訴ニ關スル辯論及ヒ裁判ハ故障申立ノ完結ニ至ル
マテ職權ヲ以テ之ヲ延期スヘキモノトス(四一〇、二)是レ故障ノ申立及ヒ控訴ニ基
キテ同一ノ事件ニ付キ同時ニ上級審及ヒ下級審ニ於テ辯論及ヒ裁判ヲ爲スコト
ヲ避ケンカ爲ナリ

九 控訴審ニ於テハ不服ノ申立ニ因リ定マリタル範圍内ニ於テ訴訟ニ付キ更ニ
辯論ヲ爲スヘキモノトス(四一一)

一〇 當事者ハ控訴ノ申立ノ趣旨ヲ明ニスル必要ナル限ハ口頭辯論ニ於テ第一
審ノ辯論ノ結果ヲ演述スヘキモノトス(四一二、一)故ニ第一審ノ辯論ノ結果ハ控訴

審ニ於テモ效力ヲ有スルモノト謂フヘシ茲ニ所謂第一審ノ辯論ノ結果トハ其證據調ノ結果ヲモ指スモノトス

第一審ノ辯論ノ結果ニ關スル當事者ノ演述カ不正確又ハ不完全ナルトキハ裁判長ハ其更正又ハ補充ヲ爲サシメ又必要ナル場合ニ於テハ辯論ヲ再開シテ之ヲ爲サシムヘキモノトス(四一二、二)

當事者カ口頭辯論ニ於テ第一審ノ辯論ノ結果ヲ演述スルハ控訴裁判所カ其結果ヲ斟酌スルニ必要ナル所トス故ニ控訴裁判所ハ當事者カ口頭辯論ニ於テ演述セサル第一審ノ辯論ノ結果ヲ以テ裁判ノ基本ト爲スコトヲ得ス是レ實ニ口頭主義ノ結果トス

一 一 當事者ハ控訴審ノ口頭辯論ニ於テ新ナル攻撃若クハ防禦ノ方法殊ニ新ナル事實及ヒ證據方法ヲ提出スルコトヲ得ルノミナラス相手方ノ提出セル事實又ハ證書ニ付キ第一審ニ於テ爲ササリシ陳述又ハ拒ミタル陳述ヲ追完スルコトヲ得(四一五、四一七)然レトモ左ニ掲クル制限アリ

一 職權ヲ以テ調査スヘキ妨訴抗辯即チ當事者ノ拋棄スルコトヲ得サル妨訴抗辯ハ何等ノ條件ナクシテ控訴審ニ於テ新ニ之ヲ提出スルコトヲ得然レトモ

職權ヲ以テ調査スヘカラサル妨訴抗辯即チ當事者ノ拋棄スルコトヲ得ヘキ妨訴抗辯ハ當事者カ過失ナクシテ第一審ニ於テ之ヲ提出スルコト能ハサリシ旨ヲ疏明スルトキニ限り控訴審ニ於テ新ニ之ヲ提出スルコトヲ得ルモノナリ(四一四、一)

當事者ハ控訴審ニ於テ妨訴抗辯ヲ提出スルコトヲ得ルトキト雖モ之ニ基キテ本案ノ辯論ヲ拒ムコトヲ得ス然レトモ裁判所ハ職權ヲ以テ妨訴抗辯ニ付キ分離シタル辯論ヲ命スルコトヲ得(四一四、二)

二 相殺ノ用ニ供セラルル請求ハ原告若クハ被告カ其過失ニ非スシテ第一審ニ於テ之ヲ主張スル能ハサリシコトヲ疏明スルトキニ限り控訴審ニ於テ新ニ之ヲ主張スルコトヲ得即チ相殺ノ抗辯ハ此條件ノ存スルニ非サレハ控訴審ニ於テ新ニ之ヲ提出スルコトヲ得ス(四一六)

一二 當事者ハ控訴審ニ於テモ訴ノ原因ヲ變更セサル限ハ民事訴訟法第九十六條ノ規定ニ從ヒテ訴ノ申立ヲ擴張シ、最初求メタル物ノ滅盡若クハ變更ニ因リテ新ニ損害賠償ノ請求ヲ爲スコトヲ得(四一六)然レトモ當事者ハ此等ノ場合ノ外被告ノ承諾ノ有無ニ拘ラス控訴審ニ於テ訴ヲ變更スルコトヲ得ス(四一三)且控訴

審ニ於テ新ニ訴ヲ提起スルコトヲ得サルナリ

一三 第一審ニ於テ是認シ又ハ否認シタル請求其他ノ法律關係ニ關スル争點ニ付テハ第一審ニ於テ辯論ヲ爲ササリシトキト雖モ控訴審ニ於テ之ニ付キ辯論及ヒ裁判ヲ爲スヘキモノトス(四二一)

一四 不服ヲ申立テララルル第一審判決ノ前ノ裁判ハ本則トシテ當然控訴裁判所ノ判断ヲ受クルモノトス(三九七)

一五 控訴裁判所ハ訴訟カ如何ナル程度ニ在ルヲ問ハス職權ヲ以テ控訴カ適法ナルヤ否ヤヲ調査スヘキモノナリ就中控訴ヲ許スヘキヤ且控訴カ法律上ノ方式及ヒ期間ヲ遵守シテ提起セラレタルヤ否ヤヲ職權ヲ以テ調査スヘキモノトス而シテ控訴ヲ不適法トスルトキハ之ヲ不適法トシテ棄却スル判決ヲ爲スヘキモノナリ(四一九)此判決ハ控訴審ヲ終結スルコトヲ目的トス故ニ一ノ終局判決ナリ從テ此判決ニ對シテハ上告ヲ提起スルコトヲ得

一六 控訴裁判所カ控訴ヲ適法トスルトキハ控訴カ理由アルヤ否ヤヲ調査スヘキモノナリ

控訴裁判所カ控訴ヲ理由ナシトスルトキハ理由ナシトシテ之ヲ棄却スル判決ヲ

爲スヘキモノトス(四二四)此判決ハ控訴審ヲ終結スルコトヲ目的トス故ニ一ノ終局判決ナリ從テ此判決ニ對シテハ上告ヲ提起スルコトヲ得

控訴カ理由ナキトキハ理由ナシトシテ之ヲ棄却スル判決ヲ爲スコトヲ得ルニ止マリ控訴人ノ不利益ニ第一審判決ヲ變更スル判決ヲ爲スコトヲ得ス但被控訴人カ獨立ノ控訴又ハ附帶控訴ヲ以テ自己ノ利益ノ爲メ第一審判決ヲ變更スルコトヲ求メタルトキハ此限ニ在ラス(四二五)

右ニ述ヘタル所ニ反シ控訴裁判所カ控訴ヲ理由アリトスルトキハ不服ノ申立ニ從ヒ判決ヲ以テ第一審判決ヲ廢棄シ且之ニ代ル新ナル裁判ヲ爲スヘキモノトス(四二〇)故ニ控訴裁判所ハ控訴カ理由アル場合ニ於テハ單ニ第一審判決ヲ廢棄スルノミニテ之ニ代ル新ナル裁判ヲ爲サシムル爲ニ訴訟事件ヲ第一審裁判所ニ差戻スコトヲ得ルモノニ非ス但此原則ノ例外アルコトハ後ニ説明スルカ如シ

控訴ヲ理由アリトシテ第一審判決ヲ變更スル判決ハ控訴審ヲ終結スルコトヲ目的トス故ニ一ノ終局判決ナリ從テ此判決ニ對シテハ上告ヲ提起スルコトヲ得ヘシ

一七 控訴裁判所カ控訴ヲ理由ナシトシテ棄却スル判決ヲ爲シ又ハ控訴ヲ理由

アリトシテ第一審判決ヲ變更スル判決ヲ爲スニ當リテハ訴訟事件ヲ第一審裁判所ニ差戻ササルヘカラサルコトアリ又控訴裁判所ハ例外トシテ第一審判決ヲ廢棄スルノミニテ訴訟事件ヲ第一審裁判所ニ差戻スヲ得ルコトアリ(四二二・四二三)即チ左ノ如シ

- 一 控訴裁判所カ民事訴訟法第四百二十二條ニ列擧スル場合ニ於テ控訴ヲ理由ナシトシテ棄却ヌル判決ヲ爲シ又ハ控訴ヲ理由アリトシテ第一審判決ヲ變更スル判決ヲ爲スニ當リ此等ノ判決カ訴訟事件ヲ完結スルニ足ラスシテ之ヲ完結スルニハ尙ホ辯論ヲ爲シ以テ更ニ判決ヲ爲スコトヲ要スルトキハ控訴裁判所ハ職權ヲ以テ此等ノ判決ニ於テ訴訟事件ヲ第一審裁判所ニ差戻ス旨ヲ宣言スヘキモノトス之ヲ要スルニ左ニ掲クル場合ニ於テ訴訟事件ニ付キ尙ホ辯論ヲ爲ス必要アルトキハ控訴裁判所ハ判決ニ於テ訴訟事件差戻ヲ宣言スヘキモノナリ

- イ 不服ヲ申立テラレタル判決カ關席判決ナルトキ
- ロ 不服ヲ申立テラレタル判決カ關席判決ニ對スル故障ノ申立ヲ不適法トシテ棄却シタルモノナルトキ

ハ 不服ヲ申立テラレタル判決カ妨訴抗辯ノミニ付キ裁判ヲ爲シタルモノナルトキ

ニ 不服ヲ申立テラレタル判決カ請求ノ原因及ヒ數額ニ付キ爭アル場合ニ於テ先ツ其原因ニ付キ裁判ヲ爲シタルモノナルトキ

ホ 不服ヲ申立テラレタル判決カ證書訴訟又ハ爲替訴訟ニ於テ敗訴ノ被告ニ通常訴訟ニ於テ防禦方法ヲ提出スル權利ヲ留保シタルモノナルトキ

- 二 第一審裁判所カ訴訟手續ニ關スル規定ニ違背シタル爲ニ控訴裁判所カ第一審判決ヲ不當トスルトキハ其意見ニ從ヒ第一審判決及ヒ法律ニ違背シタル第一審裁判所ノ訴訟手續ノ部分ヲ廢棄スルノミニテ訴訟事件ヲ第一審裁判所ニ差戻スコトヲ得(四二三)

控訴裁判所カ以上述ヘタル所ニ從ヒテ訴訟事件ヲ第一審裁判所ニ差戻ス旨ヲ宣言スル判決ハ一ノ終局判決トス蓋シ此判決ハ控訴審ヲ終結スルコトヲ目的トスルヲ以テナリ故ニ此差戻判決ニ對シテハ上告ヲ提起スルコトヲ得

一八 控訴裁判所カ民事訴訟法第二百十條ノ規定ニ從ヒテ防禦方法ヲ却下スル場合ニ於テハ之ヲ提出スル權利ヲ被告ニ留保スヘキモノトス(四二六、一)

防禦方法ノ留保ハ判決主文ニ之ヲ掲クヘキモノトス若シ控訴裁判所カ其留保ヲ判決主文ニ掲ケサリシトキハ被告ハ判決ノ補充ニ關スル規定ニ從ヒテ其補充ヲ申立ツルコトヲ得(四二六、二)

防禦方法ノ留保ヲ掲ケタル判決ハ解除條件附終局判決トス蓋シ此判決ハ其留保ニ基キ爾後控訴審ニ於テ廢棄セラルルコトアルヲ以テナリ然レトモ此判決ハ上訴及ヒ強制執行ニ關シテハ終局判決ト看做サル(四二六、三)故ニ當事者ハ之ニ對シテ上告ヲ提起スルコトヲ得ヘク且之ニ基キテ強制執行ヲ求ムルコトヲ得(四二七、二)

留保判決ノ言渡アリタルトキハ訴訟ハ被告ノ爲ニ留保シタル防禦方法ニ關シテ仍ホ控訴審ニ繫屬ス(四二七、一)故ニ此場合ニ於テハ控訴裁判所ハ留保判決ノ言渡後其防禦方法ニ關シテ辯論ヲ爲サシメサルヘカラス

控訴裁判所カ辯論ノ結果ニ因リ被告ノ爲ニ留保シタル防禦方法ヲ理由ナシトスルトキハ前判決ヲ維持スル旨ヲ宣言スル判決ヲ爲スヘキモノトス此判決ハ一ノ終局判決ナリ故ニ之ニ對シテ上告ヲ提起スルコトヲ得

右ニ述ヘタル所ニ反シ被告ノ爲ニ留保シタル防禦方法カ理由アル爲ニ控訴裁判

所カ訴ヲ理由ナシトスルトキハ終局判決ヲ以テ前判決ヲ廢棄スルト同時ニ訴ヲ理由ナシトシテ却下シ且被告ノ申立ニ因リ前判決ニ基キテ其ノ任意ニ又ハ強制執行ニ依リ既ニ支拂ヒ又ハ給付シタルモノヲ返還スヘキコトヲ原告ニ言渡シ尙ホ訴訟費用ノ負擔ニ付キ更ニ裁判ヲ爲スヘキモノトス(四二七、二)

一九 控訴審ニ於テ控訴人又ハ被控訴人カ口頭辯論期日ニ闕席シタルトキハ控訴裁判所ハ先ツ控訴カ適法ナルヤ否ヤヲ調査セサルヘカラス而シテ控訴ヲ不適法トスルトキハ之ヲ不適法トシテ棄却スル通常ノ判決ヲ爲スヘキモノナリ

右ニ述ヘタル所ニ反シ控訴ヲ適法トスルトキハ左ニ説明スル所ニ從ヒテ闕席判決ヲ爲スヘキモノトス

一 控訴人カ口頭辯論期日ニ闕席シタル場合ニ於テ出頭シタル被控訴人カ闕席判決ノ申立ヲ爲ストキハ直ニ控訴ヲ理由ナシト認メ之ヲ理由ナシトシテ棄却スル闕席判決ヲ爲スヘキモノナリ(四二八)

二 被控訴人カ口頭辯論期日ニ闕席シタル場合ニ於テ出頭シタル控訴人カ闕席判決ノ申立ヲ爲ストキハ第一審判決ノ憑據ト爲リタルモノニ牴觸セサル控訴人ノ事實上ノ供述ハ被控訴人之ヲ自白シタルモノト看做シ且第一審裁判所

ノ事實上ノ確定ヲ補充シ又ハ辯駁スル爲ニ控訴人ノ申立テタル適法ノ證據調
ハ既ニ之ヲ爲シ且其結果ヲ得タルモノト看做シ此等ノ假想ニ基キテ控訴ヲ理
由アリト認ムヘキ限ハ不服ノ申立ニ從ヒテ第一審判決ヲ變更スル關席判決ヲ
爲スヘキモノトス(四二九)

茲ニ所謂第一審判決ノ證據ト爲リタルモノトハ第一審裁判所カ法律ノ規定ニ
從ヒ又ハ其自由ノ心證ニ依リ確定セル事實ニシテ裁判ヲ爲スニ當リ斟酌シタ
ルモノヲ謂フ是レ法律ニ於テ控訴人カ第一審裁判所ノ事實上ノ確定ヲ補充シ
又ハ辯駁スルコトヲ以テ第一審判決ノ證據ト爲リタルモノニ牴觸スルモノト
認メタルニ依リテ自ラ明ナル所ナリ又茲ニ所謂證據調ノ結果ヲ得タルモノト
看做ストハ證據調ノ結果例ヘハ證言又ハ證書ノ趣旨カ舉證者ノ豫期ト一致ス
ルモノト看做スノ謂ニシテ實際證明ノ結果ヲ得タルモノト看做スノ謂ニ非ス
故ニ控訴裁判所ハ證據調ノ結果ニ基キ其自由ノ心證ニ依リ事實上ノ判斷ヲ爲
ササルヘカラス

被控訴人カ口頭辯論期日ニ關席シタル場合ニ於テ前ニ述ヘタル其關席ノ效果
ニ基キ之ニ對シテ關席判決ヲ爲スニ付テハ民事訴訟法第二百五十二條ノ規定

ヲ準用スヘキモノトス

二〇 判決中ノ事實ノ摘示ニ付テハ前審ノ判決ヲ引用スルコトヲ得(四三〇)

二一 控訴カ判決ニ因リテ完結シタルトキハ控訴裁判所ノ書記ハ第二審判決ノ
認證アル謄本ト共ニ第一審及ヒ控訴審ノ訴訟記録ヲ第一審裁判所ノ書記ニ送付
スヘキモノトス(四三一、二)

第三章 上告

第一節 汎論

- 一 上告トハ第二審ノ終局判決ノ取消破毀ヲ上級裁判所ニ求ムル申立ヲ謂フ故
ニ上告ハ第二審ノ終局判決ニ對スル不服ノ申立ナリ唯或種類ノ中間判決ハ上訴
ニ關シテ終局判決ト看做サル
- 二 上告ハ許スヘキモノニシテ且其提起ニ必要ナル條件ヲ具備スルトキニ限リ
適法ニシテ其效力ヲ生ス即チ此場合ニ於テノミ上告カ理由アルヤ否ヤニ付キ辯
論及ヒ判決ヲ爲スヘキモノトス
- 三 第二審判決カ不當ニシテ且上告人ニ不利益ナルトキハ上告ハ理由アルモノ

トス故ニ此場合ニ於テハ上告人ハ第二審判決ヲ破毀スル判決ヲ求ムルコトヲ得而シテ第二審判決ヲ不當トスルニハ其判決カ法律ニ違背シタルコトヲ要ス右ニ述ヘタル所ニ依レハ第二審判決カ法律ニ違背シタル爲ニ不當ナルニ非サレハ上告ヲ理由アリト認ムヘカラス所謂法律違背トハ成文法又ハ慣習法ノ法則ヲ適用セス又ハ不當ニ之ヲ適用シタルコトヲ謂フ(四三五)又判決カ法律ニ違背スルトハ判決カ法律違背ニ基クコト即チ法律違背ト判決トノ間ニ原因結果ノ關係アルコトヲ指ス然レトモ法律ハ或場合ニ於テ法律違背ト第二審判決トノ間ニ原因結果ノ關係アルヤ否ヤヲ問ハスシテ第二審判決カ毎ニ法律ニ違背スルモノト看做シタリ民事訴訟法第四百三十六條ニ掲クル場合即チ是ナリ

四 上告ニ關スル手續ニ付テハ別段ノ規定アル場合ノ外地方裁判所ノ第一審ノ訴訟手續ニ關スル規定ヲ準用スヘキモノトス(四四四)

第二節 上告ノ提起及ヒ其效果

一 上告ハ地方裁判所又ハ控訴院カ第二審ニ於テ爲シタル終局判決又ハ上訴ニ關シテ終局判決ト看做サルル第二審ノ中間判決ニ對シテ之ヲ提起スルコトヲ得(四三二)

關席判決ニ對シテハ懈怠ナカリシコトヲ理由トスルトキニ限り上告ヲ提起スルコトヲ得ヘシ(四五四、一號)

二 上告ハ一个月ノ不變期間内ニ限り之ヲ提起スルコトヲ得此期間ハ第二審判決ノ送達ヲ以テ始マル(四三七、一)

判決ノ送達前ニ於ケル上告ハ不適法ニシテ其效力ヲ生セス(四三七、二)

三 上告ハ上告裁判所ニ上告狀ヲ差出シテ之ヲ提起スヘキモノトス上告狀ニハ左ノ事項ヲ掲クルコトヲ要ス(四三八、一、二)

一 上告ヲ以テ不服ヲ申立ツル判決ノ表示

二 判決ニ對シテ上告ヲ提起スル旨ノ陳述

右ノ事項ヲ上告狀ニ掲クルハ上告ノ法律上ノ方式ナリ

上告狀ハ上告提起ノ用ニ供セラルルト同時ニ辯論準備ノ用ニ供セラル故ニ準備書面ニ關スル一般ノ規定ニ從ヒテ之ヲ作り且辯論準備ノ爲ニ左ノ事項ヲ之ニ掲クヘキモノトス(四三八、三)

一 如何ナル程度ニ於テ判決ニ對シ不服ナルヤ及ヒ判決ニ付キ如何ナル程度ニ於テ破毀ヲ爲スヘキヤノ申立

二 上告ノ理由タル法律違背ヲ明ニスヘキ左ノ事項

イ 控訴裁判所カ法則ヲ適用セス又ハ不當ニ之ヲ適用シタルコトヲ上告ノ理由トスルトキハ其法則ノ表示

ロ 訴訟手續ニ關スル規定ノ違背ヲ上告ノ理由トスルトキハ其違背ヲ明ニスヘキ事實ノ表示

ハ 控訴裁判所カ法律ニ違背シテ事實ヲ確定シ之ヲ遺脱シ若クハ當事者ノ之ヲ提出シタリト認メタルコトヲ上告ノ理由トスルトキハ其事實ノ表示

上告狀ニハ法律ノ規定ニ從ヒテ印紙ヲ貼用スルコトヲ要ス(民事訴訟用印紙法一・

一一)

四 上告裁判所即チ上告ヲ管轄スル裁判所ハ大審院ナリ即チ大審院ハ地方裁判所又ハ控訴院カ第二審ニ於テ爲シタル判決ニ對スル上告ヲ管轄ス(裁構五〇)故ニ大審院ハ唯一ノ上告裁判所ナリ

右ニ述ヘタル如ク上告ヲ管轄スル裁判所ハ之ヲ上告裁判所ト名クルモ現ニ上告ヲ受ケタル裁判所ハ之ニ付キ管轄權ヲ有スルト否トヲ問ハス亦之ヲ名ケテ上告裁判所ト稱ス

五 上告カ提起セラルルトキハ訴訟ハ第二審判決ヲ經タル範圍内ニ於テ全部上告裁判所ニ繫屬ス是レ上告ノ提起ニ因ル移審ノ效果ナリ又上告カ適當ノ時期ニ提起セラルルトキハ第二審判決ノ確定ヲ遮斷スル效果ヲ生ス(四九八、二)此效果ハ第二審判決ノ全部ニ付キ生スルモノトス此等ノ事項ニ關シテハ控訴ニ關スル說明ヲ参照スヘシ

第三節 上告提起後ノ手續

一 上告カ提起セラルルトキハ上告裁判所ハ口頭辯論ノ期日ヲ定メ先ツ上告人ノミヲ呼出シテ其陳述ヲ聽キ法律違背ヲ以テ上告ノ理由ト爲ササルトキ其他上告ヲ許スヘカラサルトキ又ハ法律上ノ方式及ヒ期間ヲ遵守シテ上告ヲ提起セサルトキハ上告ヲ不適法トシテ棄却スル判決ヲ爲スヘキモノナリ(四三九、一) 上告人カ呼出ヲ受ケタル期日ニ出頭セサルトキハ上告ヲ取下ケタルモノト看做サルルモノトス故ニ此場合ニ於テハ上告審ノ完結ヲ來スノミナラス上告權ノ喪失ヲ來シ更ニ上告ヲ提起スルコトヲ得サルニ至ル(四五四、二)然レトモ上告人カ此期日ノ經過後七日ノ期間内ニ裁判所ノ十分ナリト認ムル理由ヲ以テ辯解ヲ爲シタルトキハ更ニ期日ヲ定メテ上告人ヲ呼出スヘキキノトス(四三九、二)

二 上告狀ノ送達ト口頭辯論期日トノ間ニ存スルコトヲ要スル時間答辯書ヲ差出スヘキ期間及ヒ其差出ノ催告並ニ此等ノ期間ノ伸縮ニ付テハ地方裁判所ノ第一審ノ訴訟手續ニ關スル規定ニ從フヘキモノトス(四四〇)

三 被上告人ノ差出スヘキ答辯書ハ準備書面ニ關スル一般ノ規定ニ從ヒテ之ヲ作り且之ニ一定ノ申立ヲ掲クヘキモノナリ(四四一)

被上告人ノ差出シタル答辯書ハ附帶上告ヲ爲ス旨ノ陳述ヲ之ニ掲ケタルトキニ限り之ヲ上告人ニ送達スヘキモノナリ(四四三)

四 被上告人ハ附帶上告ヲ爲スコトヲ得附帶上告ニ付テハ附帶控訴ノ規定ヲ準用スヘキモノトス(四四二)

五 上告人ハ口頭辯論ニ於テ上告ノ理由トシテ原判決ニ如何ナル法律違背アルヤヲ主張スヘキモノトス然レトモ上告裁判所ハ第二審判決カ法律上正當ナルヤ否ヤニ關シテ當事者ノ意見ニ拘束セラルルモノニ非ス故ニ當事者ノ主張セサル法律違背ニ基キテ第二審判決ヲ破毀スルコトヲ妨ケサルナリ若シ上告人カ上告ノ理由トシテ原判決ニ如何ナル法律違背アルヤヲ主張セサルトキハ上告ハ之ヲ許サス(四三四)

六 上告審ニ於テハ當事者ノ不服申立ノミニ付キ調査ヲ爲スヘキモノトス(四四五)即チ上告カ理由アルヤ否ヤノ調査ハ其不服申立ノ範圍内ニ於テ之ヲ爲スヘキモノナリ

七 當事者ハ上告又ハ附帶上告ノ適法ナルヤ否ヤヲ明ニスル爲ニ事實及ヒ證據方法ヲ提出スルコトヲ得ルモ上告カ理由アルヤ否ヤヲ明ニスル爲ニハ事實及ヒ證據方法ヲ提出スルコトヲ得サルヲ通常トス(四三八、三四四、六)

八 上告カ理由アルヤ否ヤヲ調査スヘキ場合ニ於テハ不服ヲ申立テラルル第二審判決ノ前ノ裁判ハ本則トシテ當然上告裁判所ノ判斷ヲ受クルモノトス(四三三)

九 上告裁判所ハ訴訟カ如何ナル程度ニ在ルヲ問ハス職權ヲ以テ上告カ適法ナルヤ否ヤヲ調査スヘキモノトス而シテ上告裁判所カ一旦上告ヲ適法ト認メタルカ爲ニ當事者雙方カ口頭辯論期日ニ呼出サレタルコトハ上告カ適法ナルヤ否ヤヲ更ニ調査スルノ妨ト爲ラス(四三九)蓋シ此調査ハ訴訟カ如何ナル程度ニ在ルヲ問ハス職權ヲ以テ之ヲ爲スヘキモノナルヲ以テナリ

上告裁判所カ上告ヲ不適法トスルトキハ不適法トシテ之ヲ棄却スル判決ヲ爲スヘキモノトス此判決ハ一ノ終局判決ナリ此判決ニ對シテハ更ニ上訴ヲ爲スコト

ヲ得ス故ニ此判決ハ其言渡ニ因リ直ニ確定ス

一〇 右ニ述ヘタル所ニ反シ上告裁判所カ上告ヲ適法トスルトキハ更ニ上告カ理由アルヤ否ヤヲ調査スヘキモノナリ

上告裁判所ハ上告カ理由アルヤ否ヤヲ調査シ其結果ニ依リ裁判ヲ爲スニ付キ控訴裁判所カ其裁判ノ憑據ト爲シタル事實ヲ標準ト爲スヘキモノトス但上告裁判所ハ民事訴訟法第四百三十八條ニ掲ケタル事實及ヒ其事實ニ關スル證據方法ニ限リ之ヲ斟酌スルコトヲ得(四四六)故ニ當事者ハ右ノ事實及ヒ證據方法ニ限リ之ヲ提出スルコトヲ得

上告裁判所カ上告ヲ理由ナシトスルトキ即チ第二審判決カ法律ニ違背セスト認メタルトキハ上告ヲ理由ナシトシテ棄却スル判決ヲ爲スヘキモノナリ(四五二)第二審判決カ其裁判ノ理由ニ於テ法律ニ違背シタルトキト雖モ他ノ法律上ノ理由ニ因リ正當ナルトキハ第二審判決ハ法律ニ違背セリト認ムヘカラス故ニ此場合ニ於テハ亦上告ヲ理由ナシトシテ棄却スル判決ヲ爲スヘキモノトス(四五三)之ヲ要スルニ控訴裁判所カ裁判ヲ爲スニ當リテ法律上ノ誤謬ニ陥ラザリシニセヨ同一ノ結果ヲ生スヘキトキハ第二審判決ハ法律ニ違背シタルモノト認ムヘカラス

ルナリ

上告ヲ理由ナシトシテ棄却スル判決ハ一ノ終局判決ナリ此判決ニ對シテハ更ニ上訴ヲ爲スコトヲ得ス故ニ此判決ハ其言渡ニ因リ直ニ確定ス

右ニ述ヘタル所ニ反シ上告裁判所カ上告ヲ理由アリトスルトキ即チ第二審判決ヲ以テ法律ニ違背セリト認メタルトキハ不服ノ申立ニ從ヒ第二審判決ヲ破毀スル判決ヲ爲スヘキモノトス而シテ第二審判決カ訴訟手續ニ關スル規定ノ違背ニ基キタル爲ニ之ヲ破毀スル場合ニ於テハ其ノ違背シタル部分ニ限リ控訴裁判所ノ訴訟手續ヲモ破毀スヘキモノトス(四四七)

一一 上告裁判所カ第二審判決ヲ破毀スル場合ニ於テハ更ニ辯論及ヒ裁判ヲ爲サシムル爲メ訴訟事件ヲ控訴裁判所ニ差戻シ又ハ之ヲ他ノ同等ナル裁判所ニ移送スヘキモノトス但訴訟事件ノ差戻ハ申立ニ因リ控訴裁判所ノ他ノ民事部ニ之ヲ爲スコトヲ得(四四八、一、二)

訴訟事件ノ差戻又ハ移送ヲ受ケタル裁判所ハ新ナル口頭辯論ニ基キテ裁判ヲ爲スコトヲ要ス但訴訟事件カ控訴裁判所ノ他ノ民事部ニ差戻サレタル場合ニ於テハ破毀セラレタル判決ニ干與セル判事ハ其裁判ニ參與スルコトヲ得ス(四四八、三)

當事者ハ破毀セラレタル判決ノ前ノ口頭辯論ニ於テ提出スルコトヲ得ヘカリシ
攻撃若クハ防禦ノ方法ヲ新ナル口頭辯論ニ於テ提出スルコトヲ得(四四九)

訴訟事件ノ差戻又ハ移送ヲ受ケタル裁判所ハ上告裁判所ノ法律上ノ判斷ニシテ
原判決ヲ破毀スルノ基本ト爲リタルモノニ羈束セラレ此判斷ヲ以テ新ナル辯論
及ヒ裁判ノ基本ト爲スコトヲ要ス(四五〇)

一二 上告裁判所ハ第二審判決ヲ破毀スルニ當リ訴訟事件ニ付キ之ニ代ル裁判
ヲ爲スヘカラサルモ左ノ場合ニ於テハ例外トシテ訴訟事件ニ付キ其判決ニ代ル
裁判ヲ爲スヘキモノトス(四五一)

一 確定シタル事實ニ法律ヲ適用スルニ當リ之ニ違背シタル爲ニ第二審判決
ヲ破毀シ且訴訟事件カ裁判ヲ爲スニ熟スルトキ

二 無訴權又ハ管轄違ノ爲ニ第二審判決ヲ破毀スルトキ
訴訟事件ノ差戻又ハ移送ヲ言渡ス上告審ノ判決ハ終局判決ナリ此判決ニ對シテ
ハ更ニ上訴ヲ爲スコトヲ得ス故ニ此判決ハ其言渡ニ因リ直ニ確定ス

一三 民事訴訟法第四百五十四條ニ掲クル事項ニ關スル控訴審ノ規定ハ上告審
ニ之ヲ準用スヘキモノトス

第四章 抗 告

第一節 汎 論

一 抗告トハ決定又ハ裁判長ノ命令ノ取消又ハ變更ヲ上級裁判所ニ求ムル申立
ヲ謂フ

抗告ハ決定又ハ裁判長ノ命令ニ對スル不服ノ申立ナリ然レトモ後ニ説明スル如
ク或場合ニ限り之ヲ爲スコトヲ得(四五五)

二 抗告ニハ通常ノ抗告及ヒ即時抗告ノ別アリ通常ノ抗告トハ一定ノ期間内ニ
提起スルコトヲ要セサル抗告ヲ謂ヒ即時抗告トハ七日ノ不變期間内ニ提起スル
コトヲ要スル抗告ヲ謂フ

三 抗告ハ決定又ハ裁判長ノ命令ニ對スル不服ノ申立ナリ故ニ受命判事又ハ受
託判事ノ命令ニ對シテハ抗告ヲ爲スコトヲ得ス又抗告ハ裁判ニ對スル不服ノ申
立ナルカ故ニ裁判所書記ノ處分ニ對シテ之ヲ爲スコトヲ得ス然レトモ當事者カ
右ノ命令又ハ處分ノ變更ヲ求メントセハ受訴裁判所ニ其變更ヲ求ムル申請ヲ爲
スコトヲ得而シテ其申請ニ關スル受訴裁判所ノ裁判ニ對シテ不服ナル場合ニ於

テハ一般ノ規定ニ從ヒ之ニ對シテ抗告ヲ爲スコトヲ得(四六五、一、二) 當事者カ大審院ニ於ケル受命判事若クハ大審院ノ囑託ヲ受ケタル受託判事ノ命令ノ變更ヲ求メ又ハ大審院ニ於ケル裁判所書記ノ處分ノ變更ヲ求メントセハ右ニ述ヘタル所ニ從ヒ大審院ニ申請ヲ爲スコトヲ得(四六五、三) 受命判事若クハ受託判事ノ命令又ハ裁判所書記ノ處分カ受訴裁判所ノ裁判ナリトセハ之ニ對シテ即時抗告ヲ爲スコトヲ得ヘキ場合ニ於テ受訴裁判所カ其命令又ハ處分ノ變更ヲ求ムル申請ヲ不當トスルトキハ其命令又ハ處分ハ受訴裁判所ノ裁判ト看做サレ且此申請ハ之ニ對スル即時抗告ト看做サル民事訴訟法第四百六十六條第四項ノ規定ハ斯ル精神ニ出テタルモノニ外ナラス

四 抗告ハ許スヘキモノニシテ且其提起ニ必要ナル條件ヲ具備スルトキハ適法トス

五 原裁判カ不當ニシテ且抗告人ニ不利益ナルトキハ抗告ハ理由アルモノトス

六 抗告ハ新ナル事實及ヒ證據方法ヲ以テ證據ト爲スコトヲ得即チ抗告人ハ抗告カ理由アルコトヲ明ニスル爲ニ新ナル事實及ヒ證據方法ヲ提出スルコトヲ得ヘシ(四五八)

第二節 抗告ノ提起及ヒ其效果

一 抗告ハ決定又ハ裁判長ノ命令ニ對シテ之ヲ爲スコトヲ得然レトモ民事訴訟法ニ於テ此等ノ裁判ニ對シテ抗告ヲ許ス旨ヲ規定シタルトキ又ハ此等ノ裁判カ訴訟手續ニ關スル申請ヲ口頭辯論ヲ經シテ却下シタルトキニ限ル(四五五)

二 抗告ハ不服ヲ申立テラレタル裁判ヲ爲シタル裁判所又ハ其裁判ヲ爲シタル裁判長ノ屬スル裁判所ニ抗告狀ヲ差出シテ之ヲ爲スコトヲ要ス(四五七、一)然レトモ民事訴訟法第四百五十七條第二項ノ場合ニ限リ口頭ヲ以テ抗告ヲ爲スコトヲ得又事件カ急迫ナル場合ニ於テハ直接ニ抗告裁判所ニ之ヲ爲スコトヲ得ヘシ(四六一、一)

三 通常ノ抗告ニ關シテハ期間ノ定ナシ然レトモ即時抗告ハ七日ノ不變期間内ニ之ヲ爲スコトヲ要ス此期間ハ裁判ノ送達ヲ以テ始マルヲ本則トス(四六六、二) 即時抗告ノ期間タル不變期間内ニ於テ抗告裁判所ニ即時抗告ヲ爲シタルトキハ抗告裁判所カ急迫ナラスト認メテ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ニ事件ヲ送付シタル場合ニ於テモ不變期間ヲ遵守スルノ效力ヲ生ス(四六一、三、四六六、二)

即時抗告ノ期間カ満了シタル場合ニ於テモ再審ヲ求ムル訴ノ要件即チ再審ノ理由タル事由アルトキハ此訴ノ爲ニ存スル期間ノ満了スルマテハ即時抗告ヲ爲スコトヲ得(四六六三)

四 抗告ヲ提起スルニハ法律ノ規定ニ從ヒテ印紙ヲ貼用スルコトヲ要ス民事訴訟用印紙法六ノ三

五 受命判事若クハ受託判事ノ命令又ハ裁判所書記ノ處分カ受訴裁判所ノ裁判ナリトセハ之ニ對シテ即時抗告ヲ爲スコトヲ得ヘキ場合ニ於テ受訴裁判所カ其命令又ハ處分ノ變更ヲ求ムル申請ヲ不當トスルトキハ前述ノ如ク其命令又ハ處分ハ受訴裁判所ノ裁判ト看做サレ且右ノ申請ハ此裁判ニ對スル即時抗告ト看做サル故ニ受命判事若クハ受託判事ノ命令又ハ裁判所書記ノ處分カ受訴裁判所ノ裁判ナリトセハ之ニ對シテ即時抗告ヲ爲スコトヲ得ヘキ場合ニ於テハ抗告提起ノ方法ニ從ヒ即時抗告ノ期間内ニ其命令又ハ處分ノ變更ヲ求ムル申請ヲ爲スヘキモノトス(四六六四)

六 抗告ヲ管轄スル裁判所ハ即チ抗告裁判所ナリ抗告裁判所タル裁判所ニ付テハ裁判所構成法第二十六條第三十七條及ヒ第五十條ノ規定ヲ參照スヘシ

抗告ヲ管轄スル裁判所ハ之ヲ抗告裁判所ト名ク然レトモ現ニ抗告ヲ受ケタル裁判所ハ管轄權ヲ有スルト否トヲ問ハス亦之ヲ名ケテ抗告裁判所ト稱ス

七 當事者カ抗告ヲ爲シタル場合ニ於テ下級裁判所ヨリ抗告裁判所ニ抗告事件ヲ送付シ又ハ當事者カ直接ニ抗告裁判所ニ抗告ヲ爲シタルトキハ抗告事件ハ抗告裁判所ニ繫屬スルニ至ル(四五九四六一、一)

八 當事者カ不變期間内ニ即時抗告ヲ爲シタルトキハ裁判ノ確定ヲ遮斷ス(四九八準用)

九 抗告ノ提起ハ執行停止ノ效力ヲ有セス故ニ或裁判ニ對シテ抗告カ提起セラレルモ其裁判ニ基キテ手續ヲ續行シ又ハ強制執行ヲ爲シ此他其裁判ノ執行ヲ爲スコトヲ妨ケス然レトモ法律ニ別段ノ規定アル場合ニ於テハ抗告ノ提起ハ執行停止ノ效力ヲ有ス又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關スル裁判アルマテ其裁判ノ執行ノ中止ヲ命スルコトヲ得抗告裁判所モ亦抗告ニ關スル裁判ヲ爲ス前ニ不服ヲ申立テラレタル裁判ノ執行ノ中止ヲ命スルコトヲ得ヘシ(四六〇)

第三節 抗告提起後ノ手續

一 當事者カ抗告ヲ爲スニ當リ不服ヲ申立テラレタル裁判ヲ爲シタル裁判所又ハ其裁判ヲ爲シタル裁判長ノ屬スル裁判所ニ抗告狀ヲ差出シ又ハ之ニ對シテ抗告ヲ爲スニ要スル口頭陳述ヲ爲シタル場合ニ於テ其裁判所又ハ裁判長カ再度ノ考案若クハ抗告人ノ提出セル新ナル材料ニ基キ抗告ヲ理由アリトスルトキハ不服ノ點ヲ更正スヘキモノナリ此場合ニ於テハ抗告ハ完結ス(四五七四五九)之ニ反シテ其裁判所又ハ裁判長カ抗告ヲ理由ナシトスルトキハ意見ヲ附シテ三日ノ期間内ニ抗告ヲ抗告裁判所ニ送付シ且適當ト認ムル場合ニ於テハ訴訟記録ヲモ之ニ送付スヘキモノナリ(四五九)

二 抗告人カ直接ニ抗告裁判所ニ抗告ヲ爲シタル場合ニ於テ抗告裁判所カ事件ヲ急迫ナラスト認ムルトキ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ニ事件ヲ送付シ且其旨ヲ抗告人ニ通知スヘキモノナリ(四六一三)

受命判事若クハ受託判事ノ命令又ハ裁判所書記ノ處分カ受訴裁判所ノ裁判ナリトセハ之ニ對シテ即時抗告ヲ爲スコトヲ得ヘキ場合ニ於テ受訴裁判所カ其命令又ハ處分ノ變更ヲ求ムル申請ヲ不當トスルトキハ之ヲ抗告裁判所ニ送付スヘキモノトス蓋シ此場合ニ於テハ其申請ハ前述ノ如ク即時抗告ト看做サルルヲ以テ

ナリ(四六六四)

三 抗告裁判所カ抗告ニ付キ裁判ヲ爲スヘキ場合ニ於テハ抗告カ適法ナルヤ否ヤ殊ニ抗告ヲ許スヘキヤ且法律上ノ方式及ヒ期間ヲ遵守シテ抗告ヲ爲シタルヤ否ヤヲ職權ヲ以テ調査スヘキモノトス而シテ抗告ヲ不適法トスルトキハ之ヲ不適法トシテ棄却スル裁判ヲ爲スヘキモノナリ(四六三)

四 右ニ述ヘタル所ニ反シ抗告裁判所カ抗告ヲ適法トスルトキハ更ニ抗告カ理由アルヤ否ヤ即チ抗告ニ基キテ原裁判ヲ取消シ又ハ變更スヘキヤ否ヤヲ調査スヘキモノナリ抗告裁判所カ斯ル調査ヲ爲スニ當リテハ抗告人ノ提出セル新ナル事實及ヒ證據方法ヲ斟酌スルコトヲ得(四五八四六四)

五 抗告裁判所カ抗告ヲ理由ナシトスルトキハ之ヲ理由ナシトシテ棄却スル裁判ヲ爲シ又抗告ヲ理由アリトスルトキハ不服ノ申立ニ從ヒテ原裁判ヲ廢棄シ又ハ變更スル裁判ヲ爲スヘキモノトス然レトモ原裁判ノ變更ヲ爲スヘキ場合ニ於テハ抗告裁判所ハ必シモ原裁判ニ代ル裁判ヲ自ラ爲スコトヲ要セス單ニ原裁判ヲ廢棄シ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ニ委任シテ之ニ代ル裁判ヲ爲サシムルコトヲ得(四六四一)

抗告人カ直接ニ抗告裁判所ニ抗告ヲ爲シタル場合ニ於テ抗告裁判所カ之ニ付キ
 裁判ヲ爲スニ當リテハ其前ニ不服ヲ申出テラレタル裁判ヲ爲シタル裁判所又ハ
 裁判長ノ意見ヲ求メ且訴訟記録ノ送付ヲモ要求スルコトヲ得(四六一、二)
 抗告裁判所カ抗告ニ付キ裁判ヲ爲シタルトキ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ニ抗告ニ關スル裁判ヲ通知スヘキモノナリ(四六四、二)
 六 抗告裁判所ハ口頭辯論ヲ經スシテ裁判ヲ爲スヲ通例トス然レトモ口頭辯論
 ノ爲ニ當事者ヲ呼出スコトヲ得又抗告裁判所ハ口頭辯論ヲ爲スコトヲ欲セサル
 トキハ抗告人ト反對ノ利害關係ヲ有スル者ニ抗告ヲ通知シテ書面上ノ陳述ヲ爲
 サシムルコトヲ得ヘシ而シテ口頭ヲ以テ抗告ヲ提起スルコトヲ得ル場合ニ於テ
 ハ其者ノ陳述ハ亦口頭ヲ以テ之ヲ爲スコトヲ得(四六二)
 七 抗告ニ關スル裁判ハ決定ヲ以テ之ヲ爲スヘキモノトス而シテ其言渡ヲ爲サ
 サル場合ニ於テハ一般ノ原則ニ從ヒ職權ヲ以テ之ヲ當事者ニ送達スヘキモノナ
 リ(二四五、三)

第四節 再抗告

一 抗告裁判所ノ裁判ニ對シテハ更ニ抗告ヲ爲スコトヲ得然レトモ其裁判ニ因

リテ新ナル獨立ノ抗告理由ヲ生シタルトキニ限ル(四五六)即チ此場合ニ限り抗告
 裁判所ノ裁判ニ對スル抗告ヲ許スモノトス

二 當事者カ不當ナル不利益ノ裁判ヲ受ケタルコトハ抗告ノ理由ナリ而シテ法
 律カ抗告ヲ許スノ事由ト認メタル抗告理由ハ是レ即チ獨立ノ抗告理由トス故ニ
 或裁判ニ對シテ法律上抗告ヲ爲スコトヲ得ヘキトキハ獨立ノ抗告理由ノ存スル
 モノト謂フヘシ

新ナル抗告理由ハ原裁判ニ因リテ生シタル抗告理由ト異ナル抗告理由ナリ故ニ
 抗告裁判所ノ裁判ヲ不當トスル事由カ原裁判ヲ不當トスル事由ト異ナルトキハ
 抗告裁判所ノ裁判ニ因リテ新ナル抗告理由ヲ生シタルモノトス
 今若シ抗告裁判所ノ裁判カ原裁判ト其趣旨ヲ同ウスルトキハ之ニ對シテ更ニ抗
 告ヲ爲スコトヲ得ス蓋シ此場合ニ於テハ抗告裁判所ノ裁判ニ因リテ新ナル抗告
 理由ヲ生スルモノニ非サルヲ以テナリ唯右ノ場合ニ於テモ抗告裁判所ノ裁判カ
 訴訟手續ニ關スル規定ノ違背ニ基クトキハ其裁判ニ因リテ新ナル抗告理由ヲ生
 シタルモノトス故ニ此場合ニ於テ抗告裁判所ノ裁判カ法律ノ規定ニ依リ本來抗
 告ヲ以テ不服ヲ申立ツルコトヲ得ヘキモノナルカ爲ニ獨立ノ抗告理由ノ存スル

トキハ更ニ之ニ對シテ抗告ヲ爲スコトヲ得

第四部 再 審

第一章 汎 論

- 一 再審トハ確定判決ヲ取消シ且更ニ辯論及ヒ判決ヲ爲スコトヲ謂フ
- 二 再審ハ再審ヲ求ムル訴即チ再審ノ訴ニ基キテ之ヲ爲ス再審ノ訴ハ確定判決ヲ取消シ且更ニ辯論及ヒ判決ヲ爲スコトヲ求ムル申立ナリ故ニ此訴ハ確定判決ニ對スル不服ノ申立ニシテ新ナル訴ニ非ス(四七一)從テ再審ノ訴カ提起セララルモ新ニ訴訟ノ開始スルモノニ非サルナリ
- 三 再審ハ再審ヲ求ムル理由即チ再審ノ理由アル場合ニ限り之ヲ爲ス再審ノ理由トハ原判決ノ瑕疵ニシテ法律カ再審ヲ爲スノ理由ト認メタルモノヲ謂フ再審ノ理由タル事由ハ法律ニ列舉シタルモノニ限ル(四六八乃至四七一)再審ノ理由ハ不服ノ理由即チ不服申立ノ理由ナリ
- 再審ノ理由ノ存否ハ裁判所カ職權ヲ以テ之ヲ調査スヘキモノトス(四七七)
- 不服ヲ申立テラルル判決ノ前ニ同一ノ裁判所又ハ下級ノ裁判所ニ於テ爲シタル

裁判ニシテ其判決ノ根據ト爲リタルモノニ關シテ再審ノ理由アルトキハ其判決ニ對スル再審ノ訴ヲ以テ之ヲ主張スルコトヲ得(四七一)

四 再審ノ訴ニハ取消ノ訴ト原狀回復ノ訴トアリ(四六七)此區別ハ再審ヲ求ムル理由即チ再審ノ理由タル事由ノ如何ニ因リテ生ス

取消ノ訴ニ依リテ再審ヲ求ムルコトヲ得ルハ民事訴訟法第四百六十八條ニ掲クル事由アル場合ニ限ル而シテ原狀回復ノ訴ニ依リテ再審ヲ求ムルコトヲ得ルハ同法第四百六十九條ニ掲クル事由アル場合ニ限ルモノトス

第三者カ原告及ヒ被告ノ共謀ニ因リ其債權ヲ詐害スル目的ヲ以テ判決ヲ爲サシメタルコトヲ主張シ其判決ニ對シテ不服ヲ申立ツルトキハ原狀回復ノ訴ニ關スル規定ヲ準用ス此場合ニ於テハ原告及ヒ被告ヲ以テ共同被告ト爲スヘキモノナリ(四八三)

五 再審ノ訴ハ確定セル終局判決ニ對シテ之ヲ爲スコトヲ得然レトモ上訴ニ關シテ終局判決ト看做サルル中間判決ハ亦再審ノ訴ニ關シテ終局判決ト看做サルルモノト謂フヘシ

六 再審ノ訴カ許スヘキモノニシテ且其提起ニ必要ナル條件ヲ具備スルトキハ

適法ニシテ其效力ヲ生ス即チ此場合ニ於テハ再審ノ訴カ理由アルヤ否ヤニ付キ
辯論及ヒ判決ヲ爲スヘキモノナリ

再審ノ訴カ適法ナルヤ否ヤハ裁判所カ職權ヲ以テ之ヲ調査スヘキモノトス(四七
八・四八一)

七 再審ヲ求ムル理由即チ再審ノ理由カ存在スルトキハ再審ノ訴ハ理由アルモ
ノトス

八 再審ノ訴ノ提起及ヒ其後ノ手續ハ別段ノ規定アル場合ノ外其訴ニ付キ辯論
及ヒ裁判ヲ爲スヘキ裁判所ノ訴訟手續ニ關スル規定ニ從フ(四七三)

第二章 再審ノ訴ノ提起及ヒ其效果

一 再審ノ訴ハ前述ノ如ク確定ノ終局判決又ハ再審ノ訴ニ關シテ終局判決ト看
做サルル確定ノ中間判決ニ對シテ之ヲ提起スルコトヲ得(四六七)

二 再審ノ訴ハ一个月ノ不變期間ニ限リ之ヲ提起スルコトヲ得此期間ハ當事者
カ不服ノ理由ヲ知リタル日ヲ以テ始マル然レトモ當事者カ判決ノ確定前ニ不服
ノ理由ヲ知リタル場合ニ於テハ此期間ハ判決ノ確定ヲ以テ始マルモノトス(四七

四)

再審ノ訴ハ判決確定ノ日ヨリ五今年ヲ經過シタルトキハ之ヲ提起スルコトヲ得
ス(四七四・三)

以上述ヘタル期間ノ起算點ニ關スル規定ハ當事者カ訴訟手續ニ於テ適法ニ代理
セラレサリシ場合ニ之ヲ適用セス此場合ニ於テハ再審ノ訴ノ爲ニ存スル期間ハ
當事者又ハ其法律上代理人カ送達ニ因リ判決アリタルコトヲ知リタル日ヲ以テ
始マル(四七四・四)

三 再審ノ訴ハ管轄裁判所ニ訴狀ヲ差出シテ之ヲ提起スヘキコトヲ本則トス(三
七四・四七三)

再審ノ訴ヲ提起スルニハ其法律上ノ方式トシテ左ノ事項ヲ表示スルコトヲ要ス
(四七五・一)

- 一 取消ノ訴又ハ原狀回復ノ訴ヲ提起スル旨ノ陳述
 - 二 取消ノ訴又ハ原狀回復ノ訴ヲ以テ不服ヲ申立ツル判決ノ表示
- 訴狀ハ一面ニ於テ口頭辯論準備ノ用ヲ爲ス故ニ準備書面ニ關スル規定ニ從ヒテ
之ヲ作り且再審ノ理由ノ表示此理由及ヒ不變期間ノ遵守ヲ明ナラシムヘキ事實

ニ關スル證據方法竝ニ如何ナル程度ニ於テ原判決ノ廢棄若クハ破毀ヲ爲スヘキヤノ申立及ヒ本案ニ付キ更ニ如何ナル裁判ヲ爲スヘキヤノ申立ヲ之ニ掲クヘキモノナリ(四七五、二)

再審ノ訴ヲ提起スルニハ法律ノ規定ニ從ヒテ印紙ヲ貼用スルコトヲ要ス(民事訴訟用印紙法一・一一)

四 再審ノ訴ハ本則トシテ不服ヲ申立テラルル判決ヲ爲シタル裁判所ノ管轄ニ專屬ス(四七二)此訴ノ管轄ニ付テハ尙ホ民事訴訟法第四百七十二條第三項ノ規定ヲ參照スヘシ

第三章 再審ノ訴ノ提起後ノ手續

一 判然許スヘカラサル再審ノ訴又ハ判然法律上ノ方式ニ適セス若クハ其期間ノ經過後ニ提起シタル再審ノ訴ハ裁判長ノ命令ヲ以テ之ヲ却下ス此命令ニ對シテハ即時抗告ヲ爲スコトヲ得(四七六)

二 同一ノ判決ニ對スル取消ノ訴及ヒ原狀回復ノ訴カ同一ノ當事者又ハ別異ノ當事者ヨリ提起セラレタルトキハ原狀回復ノ訴ニ關スル辯論及ヒ裁判ハ取消ノ

訴ニ關スル裁判カ確定スルマテ之ヲ中止ス(四六七、二)

三 口頭辯論ニ於テハ當事者ハ再審ノ訴カ適法ナルヤ否ヤ及ヒ再審ノ理由カ存在スルヤ否ヤヲ明ニスルニ必要ナル陳述ヲ爲スヘキモノトス而シテ原告ハ相手方ノ陳述ノ有無ニ拘ラス(殊ニ相手方カ争フト否トヲ問ハス)法律上ノ期間ノ遵守ヲ明ニスヘキ事實及ヒ再審ノ理由ヲ疏明セサルヘカラス(四七七)

四 再審ノ訴カ上告裁判所ニ繫屬スル場合ニ於テハ上告裁判所ハ再審ノ訴カ適法ナルヤ否ヤ及ヒ再審ノ理由カ存在スルヤ否ヤニ關スル辯論ヲ完結スル爲ニ係争事實ヲ確定シ且之ヲ斟酌スルノ必要アルトキト雖モ其辯論ヲ完結スヘキモノナリ(四八一)民事訴訟法第四百八十一條ニ所謂再審ノ許否ニ付テノ辯論ハ再審ノ訴カ適法ナルヤ否ヤニ關スル辯論ニ外ナラス

五 再審ノ辯論及ヒ本案ノ辯論ハ本則トシテ同時ニ之ヲ爲スヘキモノナリ然レトモ裁判所ハ其意見ニ從ヒテ本案ノ辯論前ニ再審ノ辯論ヲ爲スコトヲ得此場合ニ於テハ本案ノ辯論ハ再審ノ辯論ノ續行ト看做サル(四七九、二)再審ノ訴カ適法ナルヤ否ヤ及ヒ再審ノ理由カ存在スルヤ否ヤニ關スル辯論ハ茲ニ所謂再審ノ辯論ナリ而シテ民事訴訟法第四百七十九條第二項ニ所謂再審ヲ求ムル理由及ヒ許否

ニ關スル辯論ハ再審ノ理由カ存在スルヤ否ヤ及ヒ再審ノ訴カ適法ナルヤ否ヤニ關スル辯論トス

本案ノ辯論ハ不服申立ノ理由即チ再審ノ理由ノ存スル點ニ限り之ヲ爲スヘキモノトス例ヘハ法律ニ依リ除斥セラレタル判事カ再審ノ訴ヲ以テ不服ヲ申立テラレタル終局判決ノ基礎タル中間判決ニ因リ完結セル争點ノ裁判ノミニ參與シタル場合ニ於テハ單ニ其争點ニ關シテ本案ノ辯論ヲ爲スヘキカ如シ(四七九、一)茲ニ本案トハ確定判決ニ因リテ一旦終結シタル訴訟ヲ指ス

六 再審ノ訴カ不適法ナルトキハ不適法トシテ之ヲ棄却スル判決ヲ爲スヘキモノトス殊ニ再審ノ訴カ許スヘカラサルトキ又ハ法律上ノ方式ニ適セス若クハ法律ニ定メタル期間ノ經過後ニ提起セラレタルトキハ不適法トシテ之ヲ棄却スル判決ヲ爲スヘキモノナリ(四七八)又再審ノ訴カ適法ナルモ再審ノ理由カ存在セサルトキハ再審ノ訴ヲ理由ナシトテ棄却スル判決ヲ爲スヘキモノトス右ニ述ヘタル所ニ反シ再審ノ訴カ適法ニシテ且再審ノ理由カ存在スルトキハ判決ヲ以テ不服ノ申立ニ從ヒ確定判決ヲ廢棄若クハ破毀シ且不服申立ノ理由ノ存スル部分ニ限り更ニ本案ノ裁判ヲ爲スヘキモノナリ(四七九、一)而シテ原告ニ不利

益ナル原判決ノ變更ハ被告カ再審ノ訴ヲ提起シテ其變更ヲ求メタルトキニ非サレハ之ヲ爲スコトヲ得ス(四八〇)茲ニ本案トハ確定判決ニ因リテ一旦終結シタル訴訟ヲ指ス

七 當事者カ口頭辯論期日ニ關席シタル場合ニ於テハ再審ノ訴ヲ管轄スル裁判所ノ訴訟手續ニ關スル規定ヲ準用スヘキモノトス(四七三)

八 再審ノ訴ニ關スル判決ニ對シテハ一般ノ規定ニ從ヒテ上訴又ハ故障ノ申立ヲ爲スコトヲ得(四八二)

第六編 強制執行手續

第一部 汎論

第一章 強制執行及ヒ其手段

一 強制執行トハ相手方ニ對スル強制方法ニ依リテ當事者ニ請求ノ辨濟ヲ得セシムル司法機關ノ行爲ヲ謂フ

強制執行ハ亦單ニ之ヲ執行ト稱ス然レトモ現行法ニ於テハ國家機關カ裁判ニ基キテ或行爲ヲ爲スコト及ヒ裁判カ其效力ニ依リ當然或法律上ノ效果ヲ生セシムルコトヲモ廣義ニ於テ執行ト名ケタリ

二 強制執行ノ手段トハ強制執行ノ目的ヲ達スヘキ強制方法ヲ謂フ故ニ強制執行ノ手段ハ強制處分ニ外ナラス現行法ニ所謂執行處分及ヒ執行行爲ハ強制執行其他ノ執行ノ手段タル強制處分ヲ指スモノナリ(五〇〇・五三七・五三九乃至五四四・五四七・五四九乃至五五一)強制執行ノ手段ニハ裁判所ノ處分ト執達吏ノ處分トアリ

三 強制執行ノ援助ニ付テハ民事訴訟法第五百三十六條第二項及ヒ第五百五十五條乃至第五百五十七條ノ規定並ニ司法事務共助法ヲ參照スヘシ

四 執行行爲ニ屬スル催告及ヒ其他ノ通知ニ付テハ民事訴訟法第五百四十一條ノ規定又執行行爲ノ際債務者ニ爲スヘキ送達ニ付テハ民事訴訟法第五百四十二條ノ規定ヲ參照スヘシ

五 強制執行ニ關聯スル訴ニ付テノ裁判籍ハ專屬トス(五六三)

第二章 執行機關

第一節 執達吏

一 強制執行ハ民事訴訟法ニ別段ノ規定アル場合ヲ除キ執達吏之ヲ實施ス(五三一・一一)

二 債權者ハ直接ニ執達吏ニ強制執行ノ委任ヲ爲シ又ハ之ニ其委任ヲ爲ス爲メ區裁判所書記ノ補助ヲ求ムルコトヲ得(五三一・一一三)

執達吏ニ強制執行ノ委任ヲ爲スニハ執行力アル正本ヲ之ニ交付スルコトヲ要ス」執行力アル正本ヲ執達吏ニ交付シテ之ニ強制執行ヲ委任シタルトキハ執達吏ハ

債権者ニ對スル關係ニ於テハ特別ノ委任ヲ受ケサルトキト雖モ支拂其他ノ給付ヲ受取リ其ノ受取リタルモノニ付キ有效ニ受取證ヲ作リテ之ヲ交付シ且債務者カ完全ニ其義務ヲ履行シタルトキハ執行力アル正本ヲ之ニ交付スル權限ヲ有ス
(五三三)

三 執達吏ハ執行力アル正本ヲ所持スルトキハ債務者又ハ第三者ニ對スル關係ニ於テ強制執行及ヒ民事訴訟法第五百三十三條ニ掲クル前述ノ行為ヲ爲ス權限ヲ有ス故ニ執行力アル正本ヲ所持スル執達吏カ此等ノ行為ヲ爲ストキハ債権者ハ執達吏ニ強制執行ヲ委任セス又ハ其委任ニ制限ヲ附シタルトキト雖モ債務者又ハ第三者ニ對シテ委任ノ欠缺又ハ制限ヲ主張スルコトヲ得ス(五三四、一)

四 執達吏ハ債務者カ其義務ヲ完全ニ履行シタルトキハ執行力アル正本及ヒ受取證ヲ之ニ交付シ又債務者カ其義務ノ一部ヲ履行シタルトキハ執行力アル正本ニ其旨ヲ附記シ且受取證ヲ之ニ交付スヘキモノトス然レトモ債務者カ後ニ債権者ニ對シテ受取證ノ交付ヲ求ムル權利ハ此規定ニ依リテ妨ケラレルコトナシ(五三五、民四八六)

五 執達吏カ債権者ノ委任ニ基キテ爲ス行為又ハ職務上ノ義務ノ違背ニ因リテ

債権者其他ノ關係人ニ損害ヲ生セシメタルトキハ第一ニ其責ニ任スヘキモノトス(五三二)

六 執達吏ノ執行行為及ヒ其執行行為ニ付テノ調書ニ關シテハ民事訴訟法第五百三十六條乃至第五百四十條ノ規定ヲ參照スヘシ

第二節 裁判所

一 民事訴訟法ニ於テ裁判所ニ任セタル執行行為ノ命又ハ其行為ノ共力ハ執行裁判所トシテ區裁判所ノ管轄ニ屬ス(五四三、一)然レトモ民事訴訟法ニ於テ裁判所ニ任セタル執行行為ノ命ハ後ニ説明スル如ク第一審ノ受訴裁判所ノ管轄ニ屬スルコトナキニ非ス所謂執行行為ノ命トハ執行處分タル裁判ヲ爲スコトヲ指ス(五四四、五九七、六〇〇、六一四、六四一、七一八、七三二)等又所謂執行行為ノ共力トハ他ノ執行機關ノ執行行為ニ干與スルコトヲ指スモノナリ(五三九、五四四、五五二、五五三、五五五、五五八、二五八、三五八、八六二、六乃至六三九、七五〇、四等)
法律ニ於テ別段ニ執行裁判所ヲ指定セサルトキハ強制執行ヲ爲スヘキ地又ハ之ヲ爲シタル地ヲ管轄スル區裁判所ヲ以テ執行裁判所トス(五四三、二)
執行裁判所ノ裁判ハ口頭辯論ヲ經スシテ之ヲ爲スコトヲ得(五四三、二)

二 第一審ノ受訴裁判所ハ行爲ヲ目的トスル請求ノ爲ニスル強制執行ニ付キ管轄權ヲ有シ且外國ニ於テ爲スヘキ強制執行ノ囑託ニ付キ管轄權ヲ有ス(五五七七三四)

三 裁判所其モノカ執行機關タル場合ニハ單獨判事又ハ部ニ依リ其權限ヲ行フ

第三章 強制執行ノ條件

第一節 汎論

一 強制執行ハ債權者カ國家ニ對シテ強制執行ヲ求ムル權利即チ執行請求權ヲ有スルトキニ限り之ヲ爲ス故ニ執行請求權ノ存在ニ必要ナル條件ハ畢竟強制執行ノ實質的條件ナリ

二 執行請求權ハ執行名義ニ基キテ存在ス所謂執行名義トハ法律カ強制執行其他ノ執行ノ理由ト認メタルモノヲ謂フ故ニ執行名義ハ強制執行ノ實質的基礎ニシテ強制執行ハ執行名義アルニ非サレハ之ヲ爲スヘカラサルナリ

強制執行ハ債權者ヲシテ請求ノ辨濟ヲ得セシムル爲ニ之ヲ爲ス故ニ請求ノ辨濟ヲ爲スヘキモノナルコトヲ示スモノニ非サレハ強制執行ノ基礎タル執行名義ヲ爲スヘキモノナルコトヲ示スモノニ非サレハ強制執行ノ基礎タル執行名義ヲ爲スヘキモノナルコトヲ得ス

ルコトヲ得ス

現行法ハ請求ノ辨濟ヲ爲スヘキモノナルコトヲ示スモノヲ債務名義ト名ケ執行名義タル債務名義ヲ執行シ得ヘキ債務名義ト名ケタリ(五六〇・六四二)

現行法上執行名義タルモノハ或種類ノ裁判及ヒ或種類ノ契約ニ關スル公正證書ナリ(四九七・五五九)

執行請求權ハ執行名義ノ趣旨ニ從ヒテ存在ス而シテ強制執行ハ債權者ヲシテ請求ノ辨濟ヲ得セシムル爲ニ之ヲ爲スモノナリ故ニ執行名義ノ趣旨ニ依レハ請求カ現ニ辨濟セラルヘキモノニ非サルトキ即チ或日時又ハ事實ノ到來シタル時ニ至リテ辨濟セラルヘキモノナルトキハ執行請求權ハ其日時又ハ事實ノ到來ヲ待テ發生ス(五一八・二五二八・二五二九・二)

執行請求權ハ執行名義ニ表示シタル債權者ノ爲メ之ニ表示シタル債務者ノ不利益ニ於テ存在ス加之執行請求權ハ其債權者ノ承繼人特別若クハ一般ノ承繼人ノ爲メ又ハ其債務者ノ一般承繼人ノ不利益ニ於テ存在スルモノナリ是レ民事訴訟法第五百十九條ノ規定ニ依リテ自ラ明ナル所トス

三 債權者カ執行請求權ヲ有スルニ拘ラス之ヲ行使スルコトヲ得サルトキハ強

制執行ハ形式上許スヘカラサルモノニシテ之ヲ爲スヘカラス故ニ債權者カ執行
請求權ヲ行使スルニ必要ナル條件ハ強制執行ノ形式的條件ナリ

強制執行ハ執行名義ノ執行力アル正本ニ基キテ之ヲ爲ス故ニ債權者カ其正本ヲ
執行機關ニ提出セサルトキハ強制執行ヲ求ムルコトヲ得ス從テ執行名義ノ執行
力アル正本ナキトキハ債權者ハ執行請求權ヲ行使スルコトヲ得サルナリ果シテ
然ラハ執行名義ノ執行力アル正本ハ強制執行ノ形式的條件ニ屬スルモノト謂フ
ヘシ(五一六五六〇五六一)所謂執行力アル正本トハ執行名義ノ正本ニ執行文ヲ附
記シタルモノヲ謂フ凡ソ強制執行又ハ其他ノ執行ノ實質的條件ニ屬スル或事情
ノ存在ヲ證明スルモノハ是レ即チ執行文ナリ
右ニ述ヘタル外強制執行ノ形式的條件ニ屬スルモノ尠カラス此點ニ付テハ先ツ
民事訴訟法第五百二十八條第一項末段同條第二項以下第五百二十九條第二項第
五百三十條及ヒ第五百六十條等ヲ參照スヘシ

第二節 實質的條件

第一款 執行名義

一 執行名義ニハ種類アリト雖モ判決ハ其ノ重ナルモノトス

執行名義タルコトヲ得ル判決ハ終局判決トス然レトモ強制執行ニ關シテ終局判
決ト看做サルル判決ハ亦執行名義タルコトヲ得(四二六四九一)

判決ニシテ執行名義タルコトヲ得ルモノハ當事者ノ一方ニ請求ノ辨濟ヲ命スル
モノニ限ル給付判決ハ被告ニ請求ノ辨濟ヲ命スルモノナルカ故ニ執行名義タル
コトヲ得

外國判決ハ當然執行名義タルコトヲ得ルモノニ非ス唯外國判決ニ依ル強制執行
ノ適法ナルコトヲ言渡ス判決ヲ待テ執行名義タルコトヲ得ルノミ之ヲ要スルニ
外國判決ニ依ル強制執行ハ執行判決ヲ以テ其ノ適法ナルコトヲ言渡シタルトキ
ニ限リ之ヲ爲スコトヲ得ルモノナリ(五一四、一)

債權者カ外國判決ニ依ル強制執行ノ適法ナルコトヲ言渡ス執行判決ヲ得ントセ
ハ訴ヲ提起セサルヘカラス(五一四、二五一五)

判決ハ確定シタル場合又ハ其假執行ノ宣言アル場合ニ限リ執行名義タルコトヲ
得判決ノ假執行トハ判決ノ確定前ニ於ケル其執行ヲ謂フ茲ニ執行トハ強制執行
及ヒ其他ノ執行ヲ指スモノトス

確定判決ニ因ル強制執行ハ原狀回復ノ申立又ハ再審ノ訴ニ因リテ妨ケラルルコ

トナシ然レトモ裁判所ハ債務者ノ申立ニ因リ強制執行ニ關シテ假ノ處置ヲ命スルコトヲ得(五〇〇)

判決ノ假執行ノ宣言ハ民事訴訟法第五百一條以下ノ規定ニ從ヒ申立ニ因リ又ハ職權ヲ以テ之ヲ爲スモノトス

二 判決ニ非スシテ執行名義タルコトヲ得ルモノハ左ノ如シ(五五九)

一 抗告ヲ以テ不服ヲ申立ツルコトヲ得ヘキ裁判

二 執行命令

三 訴ノ提起後ニ受訴裁判所ニ於テ又ハ受命判事若クハ受託判事ノ面前ニ於テ爲シタル和解及ヒ民事訴訟法第三百八十一條ノ規定ニ從ヒ訴ノ提起前ニ區裁判所ニ於テ爲シタル和解

四 公證人カ其權限内ニ於テ成規ノ方式ニ依リ作りタル證書但一定ノ金額ノ支拂又ハ其他ノ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ニ關シ作りタル證書ニシテ債務者カ直ニ強制執行ヲ受クヘキ旨ノ記載アルモノニ限ル

三 判決以外ノ執行名義ニハ判決ニ依ル強制執行ニ關スル民事訴訟法第五百十

六條乃至第五百五十八條ノ規定ヲ準用スヘキモノトス但同法第五百六十一條及ヒ第五百六十二條ノ規定ニ依リテ差異ノ生スルトキハ此限ニ在ラス(五六〇)

第二款 他ノ實質的條件

一 執行名義アルモ執行請求權カ未タ發生セサルトキハ強制執行ハ實質上許スヘカラサルナリ而シテ執行名義ノ趣旨ニ依レハ請求カ現ニ辨濟セラルヘキモノニ非サルトキ即チ或日時又ハ事實ノ到來シタル時ニ至リテ辨濟セラルヘキモノナルトキハ執行請求權ハ其日時又ハ事實ノ到來ヲ待テ發生ス故ニ此場合ニ於テハ其日時又ハ事實ノ到來シタルトキニ限リ強制執行ヲ爲スコトヲ得(五一八、二五二八、二五二九、二)

二 執行請求權カ執行名義ニ表示シタル債權者ノ承繼人ノ爲メ又ハ之ハ表示シタル債務者ノ一般承繼人ノ不利益ニ於テ存在スルニハ實際承繼アリタルコトヲ要ス故ニ實際承繼アリタルトキニ非サレハ其債權者ノ承繼人ノ爲メ又ハ其債務者ノ一般承繼人ニ對シテ強制執行ヲ爲スコトヲ得ス

第三節 形式的條件

第一款 執行力アル正本

第一項 汎論

一 強制執行ヲ爲スニハ執行請求權ノ存在スルコトヲ要ス故ニ強制執行ヲ爲スニ當リテハ執行請求權存在ノ條件カ明白ナラサルヘカラス然ルニ執行機關ハ其條件ノ存否ヲ調査スルニ適セス又之ヲシテ迅速ニ強制執行ニ著手スルコトヲ得セシムル必要アリ故ニ現行法ニ於テハ執行請求權存在ノ條件ノ存否ニ關スル調査ハ之ヲ執行機關ニ非サル者ニ委ネ其條件ノ存在ニ關スル此者ノ證明ニ基キテ強制執行ヲ爲スヘキモノト爲シ執行機關ヲシテ執行請求權存在ノ條件ニ屬スル請求ノ辨濟期タル或日時ノ到來セルヤ否ヤノミヲ調査セシム(五一八、二五二九、一)

二 執行請求權ノ存在ニ必要ナル條件ノ存否ヲ調査スヘキ者ハ裁判所書記及ヒ裁判長ナリ即チ執行名義ノ存否ハ裁判所書記之ヲ調査シ執行請求權ノ存在ニ必要ナル其他ノ條件ノ存否ハ裁判長之ヲ調査スヘキモノトス(五二〇)

三 執行請求權ノ存在ニ必要ナル條件ノ存在ニ關スル證明ハ執行名義ノ正本ニ附記スル執行文ノ付與ニ依リテ之ヲ爲ス而シテ執行文ヲ付與スル者ハ裁判所書記トス(五一六、二五六〇)執行名義ノ正本ニシテ執行文ヲ附記シタルモノハ所謂執行力アル正本ナリ

執行請求權ノ存在ニ必要ナル條件ニシテ執行機關ノ調査スヘカラサルモノノ存在ハ執行力アル正本ノミニ依リテ之ヲ知ルコトヲ得故ニ強制執行ハ執行力アル正本ニ基キテ之ヲ爲スヘキモノトス(五一六五六〇)

四 公證人ノ作成セル公正證書カ執行名義タル場合ニ於テハ以上述ヘタル所ニ反シ公證人ハ執行請求權ノ存在ニ必要ナル條件ノ存否ヲ調査シ且其執行力アル正本ヲ付與スヘキモノトス(五六二、一)

五 以上述ヘタル所ニ依レハ執行名義ノ執行力アル正本アルニ非サレハ執行請求權ヲ行使スルコトヲ得ス故ニ此正本ハ強制執行ノ形式的條件ニ屬ス

第二項 判決其他ノ執行名義ノ執行力アル正本

一 判決ニ依ル強制執行ハ執行文ヲ附記シタル判決ノ正本即チ判決ノ執行力アル正本ニ基キテ之ヲ爲スモノトス(五一六、一)

二 判決ノ執行力アル正本ノ效力ハ之ヲ付與シタル裁判所書記ノ屬スル裁判所ノ管轄区域内ニ限ラス本邦ノ裁判區域即チ本邦ノ司法權ノ範圍内ニ屬スル區域ニ及フモノトス(五二五)司法事務共助法三)

三 判決ノ執行力アル正本ハ書面又ハ口頭ニ依ル債權者ノ申立ニ基キ第一審裁

判所ノ書記之ヲ付與ス然レトモ訴訟カ上級裁判所ニ繫屬スルトキハ其裁判所ノ書記其正本ヲ付與スヘキモノトス(五一六、二二三)

四 執行文ハ判決正本ノ末尾ニ之ヲ附記スヘキモノトス(五一七、一)判決正本ニ附記スヘキ執行文ノ方式ハ民事訴訟法第五百十七條第二項及ヒ第三項ニ於テ之ヲ定メタリ

五 判決ノ執行力アル正本即チ執行文ヲ附記スル判決正本ハ執行セラルヘキ判決ノ存スル場合ニ於テ之ヲ付與スヘキモノナリ故ニ判決ノ執行力アル正本ノ付與ハ判決カ確定シタルトキ又ハ其假執行ノ宣言アルトキニ限り之ヲ爲スヘキモノトス(五一八、一)

六 判決ノ執行カ其趣旨ニ從ヒ債權者ノ保證ヲ立ツルコトニ繫ル場合ノ外他ノ條件ニ繫ル場合ニ於テハ判決ノ執行力アル正本ノ付與ニ依リテ其條件ノ到來ヲ證スヘキモノナリ而シテ此場合ニ於テハ債權者カ證明書ヲ以テ其條件ノ到來ヲ證シタルトキニ限り判決ノ執行力アル正本ヲ付與スルコトヲ得(五一八、二)茲ニ所謂條件トハ請求ノ辨濟ヲ得ル爲ニ存在スルコトヲ要スル事實ヲ指スモノトス例ヘハ反對給付ニ對シテ請求ノ辨濟ヲ爲スヘキコトヲ債務者ニ命スル判決ノ趣旨

ニ從ヒテ債權者カ反對給付ヲ爲スカ如キ是ナリ

七 執行請求權ハ判決ニ表示シタル債權者ノ承繼人ノ爲ニモ存在シ又之ニ表示シタル債務者ノ一般承繼人ノ不利益ニ於テモ存在ス故ニ判決ノ執行力アル正本ハ其債權者ノ承繼人ニ之ヲ付與シ又ハ其債務者ノ一般承繼人ニ對シテ之ヲ付與スルコトヲ得然レトモ承繼カ裁判所ニ於テ明白ナルトキ又ハ債權者カ證明書ヲ以テ之ヲ證シタルトキニ限ル而シテ承繼カ裁判所ニ於テ明白ナルトキハ執行力アル正本ヲ付與スルニ當リテ其旨ヲ執行文ニ附記スヘキモノトス(五一九)

八 債權者カ民事訴訟法第五百十八條第二項又ハ第五百十九條ノ規定ニ從ヒテ執行力アル正本ノ付與ヲ求ムルニ必要ナル證明ヲ爲スコト能ハサルトキハ執行文付與ノ訴ヲ提起シ以テ執行力アル正本ヲ付與スヘキ旨ヲ言渡ス判決ヲ求ムルコトヲ得(五二一)

執行文付與ノ訴ハ判決ニ表示シタル債務者又ハ其一般承繼人ニ對シテ之ヲ提起スヘキモノトス又此訴ハ第一審ノ受訴裁判所ノ管轄ニ專屬ス(五二一、五六三)

九 判決ノ執行力其趣旨ニ從ヒ債權者ノ保證ヲ立ツルコトニ繫ル場合ノ外他ノ條件ノ到來ニ繫ル場合ニ於テ執行力アル正本ヲ付與スルニハ裁判長ノ命令アル

コトヲ要ス判決ニ表示シタル債権者ノ承繼人ニ執行力アル正本ヲ付與シ又ハ判決ニ表示シタル債務者ノ一般承繼人ニ對シテ之ヲ付與スルモ亦同シ(五二〇、一)裁判所書記カ此規定ニ從ヒテ裁判長ノ命令ニ依リ、執行力アル正本ヲ付與スルニ當リテハ其命令ヲ執行文ニ附記スヘキモノトス(五二〇、三)

裁判長ハ右ニ述ヘタル所ニ從ヒテ執行力アル正本ノ付與ヲ命スル前ニ書面又ハ口頭ヲ以テ債務者ヲ審訊スルコトヲ得(五二〇、二)

一〇 債権者カ同時ニ同一判決ノ執行力アル正本ノ數通ヲ求メ又ハ前ニ付與シタル執行力アル正本ヲ返還セスシテ更ニ同一判決ノ執行力アル正本ノ付與ヲ求ムルトキハ裁判長ノ命令アルトキニ限り之ヲ付與スルコトヲ得(五二三、一)

裁判長ハ右ニ述ヘタル命令ヲ爲ス前ニ書面又ハ口頭ヲ以テ債務者ヲ審訊スルコトヲ得(五二三、二)

債務者ヲ審訊セスシテ同一判決ノ執行力アル正本ノ數通ヲ付與シ又ハ前ニ付與シタル執行力アル正本ノ返還ナキニ拘ラス同一判決ノ執行力アル正本ヲ更ニ付與シタルトキハ其旨ヲ債務者ニ通知スヘキモノトス(五二三、三)

一一 執行力アル正本ヲ付與スル場合ニ於テハ其前ニ判決ノ原本ニ原告ノ爲メ

又ハ被告ノ爲メ之ヲ付與スル旨及ヒ之ヲ付與スル日時ヲ記載スヘキモノトス(五二四)

一二 裁判所書記カ同一判決ノ執行力アル正本ノ數通ヲ同時ニ付與シ又ハ前ニ付與シタル執行力アル正本ノ返還ナキニ拘ラス同一判決ノ執行力アル正本ヲ更ニ付與スルトキハ其旨ヲ執行力アル正本ニ明記スヘキモノナリ(五二三、四)

一三 判決ノ執行力アル正本即チ執行文ヲ附記シタル判決正本カ付與セラレタルトキハ債務者ハ其付與ニ對スル異議ヲ主張スルコトヲ得其方法ニハ左ノ二種アリ

一 執行文ノ付與ニ對スル異議ノ申立
債務者ハ執行力アル正本ヲ付與シタル裁判所書記ノ屬スル裁判所ニ其付與ニ對スル異議ノ申立ヲ爲スコトヲ得此異議ノ申立ニ付テハ其裁判所ニ於テ裁判ヲ爲スヘキモノトス(五二二、一)

執行文ノ付與ニ對スル異議ノ申立ニ關スル裁判ハ決定ヲ以テ之ヲ爲スヘキモノトス此裁判ハ口頭辯論ヲ經スシテ之ヲ爲スコトヲ得故ニ此裁判ニ對シテハ即時抗告ヲ爲スコトヲ得(五五八)

執行文ノ付與ニ對スル異議ノ申立カ理由アルトキハ付與セラレタル執行力アル正本ニ基ク執行ヲ許ササル旨ヲ宣言スル裁判ヲ爲スヘキモノトス(五五〇、一號)

執行文ノ付與ニ對スル異議ノ申立ハ執行停止ノ效力ヲ有セス然レトモ裁判長ハ裁判所カ異議ノ申立ニ付キ裁判ヲ爲ス前ニ申立ニ因リ又ハ職權ヲ以テ債務者ノ利益ノ爲メ強制執行ニ關シテ假ノ處置ヲ命スルコトヲ得(五二二、二)

二 執行文ノ付與ニ對スル異議ノ訴

債務者ハ執行文ノ付與ニ對スル異議ノ申立ヲ爲スコトヲ得ルノミナラス執行文付與ノ際ニ債權者ノ證明シタリト認メラレタル事實ノ到來ニシテ之ニ因リ判決ノ執行ヲ爲スコトヲ得ヘキモノヲ爭ヒ又ハ其際ニ認メラレタル承繼ヲ爭フ限ハ執行文ノ付與ニ對スル異議ノ訴ヲ提起スルコトヲ得(五四六)此訴ハ債權者ニ對シテ之ヲ提起スヘキモノトス

執行文ノ付與ニ對スル異議ノ訴カ理由アルトキハ付與セラレタル執行力アル正本ニ基ク執行ヲ許ササル旨ヲ宣言スル判決ヲ爲スヘキモノトス(五五〇、一號)執行文ノ付與ニ對スル異議ノ訴ニ付テハ債務者ノ執行異議ノ訴ニ關スル規定

ヲ準用スヘキモノトス(五四六)

執行文ノ付與ニ對スル異議ノ訴カ提起セラレルモ強制執行ヲ爲スノ妨ト爲ラス然レトモ受訴裁判所裁判長又ハ執行裁判所ハ強制執行ニ關シテ債務者ノ爲メ民事訴訟法第五百四十七條ニ掲クル裁判ヲ爲スコトヲ得(五四七)

一四 以上述ヘタル所ハ判決ノ執行力アル正本ニ關ス而シテ此正本ニ付テノ規定ハ之ヲ他ノ執行力アル正本ニ準用スヘキモノトス但別段ノ規定アルトキハ此限ニ在ラス(五六〇)

第二款 他ノ形式的條件

一 執行力アル正本以外ノ強制執行ノ形式的條件ニ關スル規定ハ判決ニ依ル強制執行ニ關ス而シテ此規定ハ他ノ執行名義ニ依ル強制執行ニ之ヲ準用スヘキモノトス(五六〇)

二 判決ニ依リ強制執行ヲ爲スヘキ場合ニ於テハ其執行力アル正本ヲ要スル外尙ホ左ノ形式的條件ヲ要ス

一 強制執行ヲ始ムルニハ執行スヘキ判決ヲ既ニ債務者ニ送達シ又ハ強制執行ト同時ニ之ヲ債務者ニ送達スルコトヲ要ス(五二八、二)

- 二 判決ノ執行カ其趣旨ニ從ヒ債權者ノ證スヘキ事實ノ到來ニ繫ルトキ即チ判決ノ執行カ其趣旨ニ從ヒ債權者ノ保證ヲ立ツルコトニ繫ル場合ノ外債權者ノ證スヘキ他ノ條件ノ到來ニ繫ルトキ又ハ判決ニ表示シタル債權者ノ承繼人ノ爲メ又ハ之ニ表示シタル債務者ノ一般承繼人ニ對シテ判決ノ執行ヲ爲スヘキトキハ判決正本ニ附記スル執行文即チ判決ノ執行力アル正本ヲ強制執行ヲ始ムル前ニ債務者ニ送達スルコトヲ要ス(五一八、二五二、二八、二)
- 三 債權者ノ提出セル證明書ニ依リ執行力アル正本ヲ付與シタルトキハ其證明書ノ謄本ヲ強制執行ヲ始ムル前又ハ強制執行ト同時ニ債務者ニ送達スルコトヲ要ス(五二八、三)
- 四 判決ノ執行力債權者ノ保證ヲ立ツルコトニ繫ルトキハ債權者カ保證ヲ立テタルコトヲ示ス(公正ノ證明書ヲ執行機關ニ提出シ且其謄本ヲ既ニ債務者ニ送達シ又ハ強制執行ト同時ニ之ヲ債務者ニ送達シタルトキニ限り其執行ヲ始ムルコトヲ得(五二九、二))
- 五 豫備後備ノ軍籍ニ在ラサル軍人、軍屬ニ對シテ爲ス強制執行ハ其上班司令官廳ニ通知ヲ爲シタルトキニ限り之ヲ始ムルコトヲ得(五三〇、一)

右ノ官廳ハ債權者ノ求ニ依リ通知ノ受取證ヲ交付スヘキモノトス(五三〇、二)
 債務者ノ所在明ナラサルトキ又ハ債務者カ外國ニ在ルトキハ以上述ヘタル送達ヲ爲スコトヲ要セス(五四一)

第四章 執行異議ノ訴

第一節 債務者ノ執行異議ノ訴

- 一 債務者ハ執行異議ノ訴ヲ提起シテ判決ニ因リ確定セル請求ニ關スル異議ヲ主張スルコトヲ得然レトモ此異議ノ主張ニ關シテハ左ノ制限アリ
 - 一 判決ニ因リ確定セル請求ニ關スル異議ハ民事訴訟法ノ規定ニ從ヒテ遅クトモ異議ヲ主張スルコトヲ要スル口頭辯論ノ終結後ニ其原因ヲ生シタルトキニ限り執行異議ノ訴ヲ以テ之ヲ主張スルコトヲ得(五四五、二)
 - 二 請求カ關席判決ニ因リ確定セル場合ニ於テハ其請求ニ關スル異議ハ故障ノ申立ヲ以テ之ヲ主張スルコトヲ得サルトキニ非サレハ執行異議ノ訴ヲ以テ之ヲ主張スルコトヲ得ス(五四五、一)
 - 三 債務者カ數箇ノ異議ヲ有スルトキハ執行異議ノ訴ヲ以テ同時ニ之ヲ主張

スルコトヲ要ス(五四五、三)

- 二 判決ニ因リ確定セル請求ニ關スル債務者ノ執行異議ノ訴ハ第一審ノ受訴裁判所ニ提起スヘキ訴ナリ(五四五、一)故ニ此裁判所ノ土地ノ管轄ニ專屬スルノミナラス(五六三)訴訟物ノ價額ノ如何ニ拘ラス此裁判所ノ事物ノ管轄ニ專屬ス
- 三 債務者ノ執行異議ノ訴カ理由アルトキハ異議アル請求ヲ確定セル判決ニ依ル強制執行ヲ許ササル旨ヲ宣言スル判決ヲ爲スヘキモノトス債務者ハ此判決ノ假執行ノ宣言アルトキ又ハ此判決カ確定シタルトキハ其正本ヲ執行機關ニ提出シテ強制執行ヲ妨クルコトヲ得(五五〇、一號五五一)
- 四 執行異議ノ訴ハ執行停止ノ效力ヲ有セス故ニ強制執行ノ開始又ハ續行ハ其提起ニ因リテ妨ケラルルコトナシ(五四七、一)然レトモ受訴裁判所又ハ裁判長ハ債務者ノ申立ニ因リ法律ニ定ムル條件ノ存在スル場合ニ於テ強制執行ニ關シ假ノ處置ヲ命スルコトヲ得(五四七、二、三、四)
- 五 受訴裁判所ハ異議ニ付キ裁判ヲ爲ス判決ニ於テ申立ナキニ拘ラス民事訴訟法第五百四十七條ニ掲クル處置ヲ爲スヘキモノトス(五四八、二、三)
- 六 以上述ヘタル所ハ判決ニ因リ確定セル請求ニ關スル債務者ノ執行異議ノ訴

ニ關ス而シテ此訴ニ付テノ規定ハ別段ノ規定アル場合ノ外判決以外ノ執行名義ニ因リ確定セル請求ニ關スル債務者ノ執行異議ノ訴ニ之ヲ準用スヘキモノトス(五六〇)

第二節 第三者ノ執行異議ノ訴

- 一 第三者カ強制執行ノ目的物ニ付キ所有權ヲ主張シ其他目的物ノ讓渡又ハ引渡ヲ妨クル權利ヲ主張スルトキハ訴ヲ以テ強制執行ニ對スル異議ヲ主張スルコトヲ得(五四九、一)
- 二 第三者ノ執行異議ノ訴ハ債權者ニ對シテ之ヲ提起スヘキモノトス又債務者カ第三者ノ異議ヲ正當トセサルトキハ第三者ハ債權者及ヒ債務者ニ對シテ執行異議ノ訴ヲ提起セサルヘカラス而シテ第三者カ債權者及ヒ債務者ニ對シテ執行異議ノ訴ヲ提起シタル場合ニ於テハ債權者及ヒ債務者ハ共同被告ト爲ル(五四九、一、二)
- 三 第三者ノ執行異議ノ訴ハ執行裁判所ノ管轄ニ屬ス然レトモ其訴カ訴訟物ノ價額ニ依レハ區裁判所ノ事物ノ管轄ニ屬セサルトキハ執行裁判所ノ所在地ヲ管轄スル地方裁判所之ヲ管轄ス(五四九、三、五六三)

四 第三者ノ執行異議ノ訴カ理由アルトキハ強制執行ノ目的物ニ付キ強制執行ヲ許ササル旨ヲ宣言スル判決ヲ爲スヘキモノトス

五 第三者ノ執行異議ノ訴ハ執行停止ノ效力ヲ有セス然レトモ強制執行ノ一時ノ停止及ヒ既ニ爲シタル執行處分ノ取消ニ付テハ民事訴訟法第五百四十七條及ヒ第五百四十八條ノ規定ヲ準用スヘキモノトス唯執行處分ノ取消ハ保證ヲ立テシメスシテ之ヲ爲スコトヲ命スルヲ得(五四九、四)

六 第三者ノ執行異議ノ訴ニ關スル規定ハ判決ニ依ル強制執行ニ關ス而シテ此規定ハ判決以外ノ執行名義ニ依ル強制執行ニ之ヲ準用スヘキモノトス(五六〇)

第五章 強制執行ノ方法、又ハ手續ニ關スル

申立及ヒ異議

一 債權者、債務者又ハ第三者ハ執行裁判所ニ強制執行ノ方法又ハ強制執行ニ際シ執達吏ノ遵守スヘキ手續ニ關スル申立又ハ異議ヲ提出スルコトヲ得(五四四、一)右ニ述ヘタル民事訴訟法第五百四十四條第一項ノ規定ニ依レハ執達吏カ強制執行ノ委任ヲ受クルコトヲ拒ミ又ハ委在ニ從ヒテ執行行爲ヲ爲スコトヲ拒ミタル

トキハ債權者ハ執行裁判所ニ申立ヲ爲スコトヲ得又執達吏ノ計算セル手数料ニ關シテ異議アル債權者又ハ債務者ハ執行裁判所ニ異議ヲ提出スルコトヲ得然ルニ同條第二項ニ於テハ此等ノ點ニ付キ特ニ規定ヲ設ケタリ

前ニ述ヘタル所ニ依レハ債務者又ハ第三者ハ執行裁判所ノ執行處分タル裁判ニ對シテ執行裁判所ニ異議ヲ提出スルコトヲ得然レトモ此事タルヤ執行裁判所カ其裁判ヲ爲ス前ニ債務者又ハ第三者ヲ審訊セサルトキニ限ル蓋シ此場合ニ於テハ債務者又ハ第三者ニ陳述ヲ爲ス機會ヲ與ヘスシテ右ノ裁判ヲ爲シタル爲メ執行裁判所ニ之ニ對スル異議ヲ提出スルコトヲ得セシムル必要アリト雖モ反對ノ場合ニ於テハ斯ル必要ナキヲ以テナリ(五四三、二、五四九、七、六一三)

右ニ述ヘタル如ク執行裁判所カ執行處分タル裁判ヲ爲ス前ニ債務者又ハ第三者ヲ審訊セサルトキハ債務者又ハ第三者ハ其裁判ニ對シテ執行裁判所ニ異議ヲ提出スルコトヲ得然レトモ其裁判ニ對シテ即時抗告ヲ爲スコトヲ得ス唯執行裁判所ニ異議ヲ提出シ執行裁判所カ之ニ關スル裁判ヲ爲シタル後ニ至リ其裁判ニ對シテ即時抗告ヲ爲スコトヲ得ルノミ之ニ反シテ執行裁判所カ執行處分タル裁判ヲ爲ス前ニ債務者又ハ第三者ヲ審訊シタル場合ニ於テハ債務者又ハ第三者ハ前

述ノ如ク其裁判ニ對シテ執行裁判所ニ異議ヲ提出スルコトヲ得サルモ其裁判ニ對シテ即時抗告ヲ爲スコトヲ得(五四三、二五五八)

債權者ハ其申立ヲ却下スル執行裁判所ノ裁判ニ對シ一般ノ原則ニ從ヒテ即時抗告ヲ爲スコトヲ得(五四三、二五五八)

第六章 強制執行手續ニ於ケル抗告

- 一 強制執行手續ニ於テ口頭辯論ヲ經スシテ爲スコトヲ得ヘキ裁判ニ對シテハ即時抗告ヲ爲スコトヲ得(五五八)
- 二 執行裁判所ノ裁判ハ口頭辯論ヲ經スシテ之ヲ爲スコトヲ得故ニ之ニ對シテ

即時抗告ヲ爲スコトヲ得(五四三、二)

執行裁判所ノ裁判ニ對シテハ右ニ述ヘタル如ク即時抗告ヲ爲スコトヲ得然レトモ其執行處分タル裁判ニ對シテハ即時抗告ヲ爲スコトヲ得ナル場合アリ是レ既ニ述ヘタル所ナリ

第七章 強制執行ノ障礙

- 一 強制執行ノ停止制限又ハ既ニ爲シタル執行處分ノ取消ヲ爲スコトヲ要スル事情アルトキハ是レ即チ強制執行ノ障礙ノ存在スルモノトス強制執行ヲ始ムルコトヲ妨クヘキ事情アルトキ亦同シ
- 二 強制執行ハ左ノ書類ノ提出アリタル場合ニ於テ債務者又ハ第三者ノ求ニ因リ之ヲ停止シ又ハ制限スルコトヲ要ス(五五〇)
 - 一 執行スヘキ判決若クハ其假執行ノ宣言ヲ取消ス旨又ハ強制執行ヲ許ササル旨ヲ宣言シ若クハ其停止ヲ命スル旨ヲ記載シタル執行力アル裁判ノ正本茲ニ執行力アル裁判ノ正本トハ執行力ヲ有スル裁判ノ正本即チ執行スルコトヲ得ヘキ裁判ノ正本ヲ指ス

二 執行又ハ或執行處分ノ一時ノ停止ヲ命スル旨ヲ記載シタル裁判ノ正本
 三 執行ヲ免ルル爲ニ保證ヲ立テ又ハ供託ヲ爲シタル旨ヲ記載セル公正ノ證
 明書

四 執行スヘキ判決ノ後ニ債權者カ辨濟ヲ受ケ又ハ辨濟ノ猶豫ヲ承諾シタル
 旨ヲ記載セル證書

右ニ述ヘタル第一號及ヒ第三號ノ場合ニ於テハ既ニ爲シタル執行處分ヲ取消ス
 ヘキモノトス之ニ反シテ第四號ノ場合ニ於テハ既ニ爲シタル執行處分ハ一時之
 ヲ保持セシメ又第二號ノ場合ニ於テハ同號ニ掲クル裁判ヲ以テ既ニ爲シタル執
 行處分ノ取消ヲ特ニ命セサルトキニ限り一時之ヲ保持セシムヘキモノトス

強制執行ノ停止制限又ハ既ニ爲シタル執行處分ノ取消ニ關スル民事訴訟法第五
 百五十條及ヒ第五百五十一條ノ規定ハ判決ニ依ル強制執行ニ關ス而シテ此規定
 ハ他ノ執行名義ニ依ル強制執行ニ之ヲ準用スヘキモノトス(五六〇)

既ニ爲シタル執行處分ハ前ニ述ヘタル外其取消ヲ命スル執行力アル裁判ノ正本
 ノ~~並本~~提出アリタル場合ニ於テ債務者又ハ第三者ノ申立ニ因リ其取消ヲ爲ス
 コトヲ要ス(五〇〇、一五四四、一五四七、二五四九)

債務者又ハ第三者ハ以上述ヘタル書面ヲ提出スルニ非サレハ強制執行ノ停止制
 限又ハ既ニ爲シタル執行處分ノ取消ヲ求ムルコトヲ得ス故ニ執行機關ニ對シテ
 單ニ異議ヲ述フルノミニテハ強制執行ヲ妨クルコトヲ得サルナリ

二 強制執行ノ開始後ニ債權者カ死亡シ又ハ戶主權ヲ喪失シタルトキハ強制執
 行ヲ停止スルコトヲ要ス蓋シ強制執行ハ之ヲ求ムル者ヲ執行名義又ハ之ニ附記
 スル執行文ニ表示シタルトキニ限り之ヲ爲スヘキモノナルヲ以テナリ然レトモ
 強制執行ノ開始後ニ債務者カ死亡シ又ハ戶主權ヲ喪失シタルトキハ其遺產又ハ
 債務者カ戶主權ヲ喪失セル際ニ有セシ財産ニ對シテ強制執行ヲ續行スヘキモノ
 トス故ニ此場合ニ於テハ之ヲ停止スヘキモノニ非ス(五二八、五五二、五五三、五六〇)
 三 執行機關ハ法律ニ定メタル事由アル場合ニ於テハ職權ヲ以テ強制執行ヲ停
 止シ又ハ既ニ爲シタル執行處分ヲ取消スコトヲ要ス例ヘハ民事訴訟法第六百五
 十三條第六百五十六條又ハ第七百十六條ノ場合ニ於ケルカ如シ
 四 強制執行ヲ停止スルコトヲ要スル事情アルトキハ亦強制執行ヲ始ムルコト
 ヲ妨クル事情ノ存在スルモノト謂フヘシ

第八章 強制執行ノ開始、續行及ヒ終了

- 一 強制執行ハ執行機關カ執行處分ニ著手シタル時ヲ以テ始マル例ヘハ執達吏カ有體動産ニ對スル強制執行ヲ爲ス場合ニ於テハ其占有ニ必要ナル行爲ニ著手シタル時ニ強制執行ノ始マルカ如シ
- 二 強制執行ハ債權者ノ求アルトキニ限り之ヲ始ムヘキモノトス
- 一箇ノ地ニ於テ又ハ一箇ノ方法ヲ以テ強制執行ヲ爲スモ請求ノ完全ナル辨濟ヲ受クルコト能ハサル恐アル場合ニ於テハ債權者ハ數通ノ執行力アル正本ヲ得テ之ニ基キ數箇ノ地ニ於テ又ハ數箇ノ方法ヲ以テ同時ニ強制執行ヲ爲スコトヲ求ムルヲ得(五二六)
- 三 強制執行ノ條件カ存在セサルトキハ強制執行ヲ始ムルコトヲ得ス即チ左ノ如シ
 - 一 債權者カ執行力アル正本ヲ執行機關ニ提出セサルトキハ強制執行ヲ始ムルコトヲ得ス蓋シ強制執行ハ執行力アル正本ニ基キテ之ヲ爲スヘキモノナルヲ以テナリ(五一六五六〇)

- 二 強制執行ハ之ヲ求ムル者及ヒ之ヲ受クル者ヲ判決其他ノ執行名義又ハ之ニ附記スル執行文ニ表示シ且判決其他ノ執行名義ヲ既ニ送達シ又ハ同時ニ送達シタルトキニ非サレハ之ヲ始ムルコトヲ得ス(五二八・一五六〇)
- 三 強制執行カ判決其他ノ執行名義ノ趣旨ニ從ヒ債權者ノ證明スヘキ事實ノ到來ニ繫ルトキ又ハ判決其他ノ執行名義ニ表示シタル債權者ノ承繼人ノ爲メ若クハ之ニ表示シタル債務者ノ一般承繼人ニ對シテ強制執行ヲ爲スヘキトキハ執行名義ノ外尙ホ之ニ附記スル執行文ヲ強制執行ヲ始ムル前ニ送達スルコトヲ要ス(五二八・二五六〇)
- 四 債權者ノ提出セル證明書ニ依リテ執行文ヲ付與シタル場合ニ於テハ其證書ノ謄本ヲ強制執行ヲ始ムル前ニ送達シ又ハ同時ニ之ヲ送達スルコトヲ要ス(五一八・二五一九・五二八・三五六〇)
- 五 請求ノ主張カ或日時ノ到來ニ繫ルトキハ其日時ノ到來シタルトキニ非サレハ強制執行ヲ始ムルコトヲ得ス(五二九・一五六〇)
- 六 強制執行カ債權者ノ保證ヲ立ツルコトニ繫ルトキハ債權者カ保證ヲ立テタルコトヲ示ス公正ノ證明書ヲ提出シ且其謄本ヲ既ニ送達シ又ハ同時ニ送達

シタルトキニ限り之ヲ始ムルコトヲ得(五二九、二五六〇)

七 豫備後備ノ軍籍ニ在ラサル軍人、軍屬ニ對スル強制執行ハ其上班司令官廳ニ通知シタル後ニ非サレハ之ヲ始ムルコトヲ得ス(五三〇、五六〇)

四 強制執行ヲ停止スルコトヲ要スル事情アルトキハ前述ノ如ク強制執行ヲ始ムルコトヲ妨クヘキ事情ノ存在スルモノトス故ニ此場合ニ於テハ強制執行ヲ始ムルコトヲ得ス

五 債務者カ強制執行ノ開始後ニ死亡シタルトキハ遺産ニ對シテ之ヲ續行スヘキモノトス(五五二、一)故ニ此場合ニ於テハ既ニ差押ヘタル債務者ノ財産ニ對シテ強制執行ヲ續行スルコトヲ得ルノミナラス之ヲ續行スル爲ニハ債務者ノ一般承繼人タル相續人ニ對シテ付與シタル執行力アル正本アルコトヲ要セサルナリ(民一〇九二)

債務者ノ遺産ニ對シテ強制執行ヲ續行スルニ當リ債務者ノ知ルコトヲ要スル執行行爲ヲ爲ス場合ニ於テ相續人アラサルトキ又ハ相續人ノ所在カ明ナラサルトキハ執行裁判所ハ債權者ノ申立ニ因リ遺産又ハ相續人ノ爲メ特別代理人ヲ選任スヘキモノトス(五五二、二)

強制執行ノ開始後ニ戶主タル債務者カ隱居其他ノ事由ニ因リ戶主權ヲ喪失シタルトキハ此變更ノ生シタル時ニ於テ債務者ノ有セシ財産ニ對スル強制執行ニ付キ債務者カ強制執行ノ開始後ニ死亡シタル場合ニ關スル規定ヲ準用スヘキモノトス(五五三)

六 強制執行カ其目的ヲ達シタルトキ又ハ強制執行ヲ停止シ且既ニ爲シタル執行處分ヲ悉ク取消シタルトキハ強制執行ハ終了ス然レトモ執行處分カ終了スルモ債權者ヲシテ其請求ノ辨濟ヲ得セシムル手續カ終ラサルトキハ強制執行ハ其目的ヲ達セサルカ故ニ未タ終了セサルモノトス例ヘハ執達吏カ差押物ヲ換價シテ賣得金ヲ領收スルモ債權者ニ其引渡ヲ爲ササルトキハ強制執行ハ未タ終了セサルカ如シ

第九章 強制執行ノ費用

- 一 強制執行ノ費用ニ屬スルモノハ強制執行ノ實施ニ要スル費用及ヒ其準備ノ手續ニ關スル費用(例ヘハ執行文付與ノ手續ノ費用)トス
- 二 強制執行ノ費用ハ必要ナリシモノニ限り債務者ノ負擔ニ歸ス而シテ其費用

強制執行手續 汎論ニ強制執行ノ費用

ハ主タル請求ト同時ニ之ヲ取立ツヘキモノトス(五五四、一)
 三 強制執行ノ基礎タル判決カ廢棄若クハ破毀セラレタルトキハ債權者ハ強制執行ノ費用ヲ債務者ニ辨濟スヘキモノトス(五五四、二)
 右ニ述ヘタル規定ハ執行名義タル決定殊ニ費用額確定決定カ取消サレタル場合ニ準用セララル(五六〇)

第二部 各種ノ強制執行

第一章 金錢ノ請求ノ爲ニスル強制執行

第一節 汎論

一 金錢ノ請求ノ爲ニスル強制執行ハ債務者ノ財産ニ對シテ之ヲ爲スモノトス
 二 金錢ノ請求ノ爲ニスル強制執行ノ手續ハ之ヲ差押手續及ヒ辨濟手續ニ區別スルコトヲ得差押手續ハ債務者ノ財産ヲ差押フル手續ニシテ辨濟手續ハ債務者ノ財産ヲ以テ債權者ニ辨濟ヲ爲ス手續ナリ
 差押トハ債權者ヲシテ其請求ノ辨濟ヲ得セシムル爲ニ債務者ノ財産ニ關スル其處分ヲ禁スルコトヲ謂フ故ニ差押ハ其目的物タル債務者ノ財産ニ關スル其處分

ヲ無効ナラシムル效力ヲ有ス然レトモ差押ハ債權者ヲシテ其請求ノ辨濟ヲ得セシムル爲ニ之ヲ爲スモノトス故ニ此目的ノ範圍内ニ於テノミ債務者ノ處分ヲ無効ナラシム從テ差押ハ差押債權者ニ對スル關係ニ於テ其目的物タル債務者ノ財産ニ關スル其處分ヲ無効ナラシムルニ過キス
 差押ハ右ニ述ヘタル效力ヲ有スルノミニテ差押債權者ノ爲ニ優先權ヲ生セサルナリ

第二節 動産ニ對スル強制執行

第一款 汎論

一 動産ニ對スル強制執行ヲ爲スニハ先ツ其差押ヲ爲スヘキモノトス(五六四、一)
 二 差押ハ執行力アル正本ニ掲ケタル請求ヲ債權者ニ辨濟シ且強制執行ノ費用ヲ償フ爲ニ必要ナルモノノ外ニ及ホスコトヲ得ス(五六四、二)蓋シ強制執行ハ執行力アル正本ニ掲ケタル請求ノ爲ニ之ヲ爲スヘキモノニシテ強制執行ノ費用ハ主タル請求ト同時ニ之ヲ取立ツヘキモノナルヲ以テナリ(五五四)又差押フヘキ物ヲ換價スルモ強制執行ノ費用ヲ償フテ剩餘ヲ得ル見込ナキトキハ差押ヲ爲スコトヲ得ス(五六四、三)

三 第三者カ差押フヘキ物ニ付キ擔保物權ヲ有スルモ差押ヲ妨クルコトヲ得ス然レトモ民事訴訟法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ノ辨濟ヲ求ムル權利ヲ主張スルコトヲ得(五六五、一)

請求ノ爲メ主張シタル情況カ法律上理由アリト見エ且事實上ノ點ニ付キ疏明アリタルトキハ裁判所ハ第三者ノ申立ニ從ヒ判決前ニ賣得金ノ供託ヲ命スル裁判ヲ爲スヘキモノトス此裁判ニハ民事訴訟法第五百四十七條及ヒ第五百四十八條ノ規定ヲ準用スヘキモノナリ(五六五、二)

第二款 有體動産ニ對スル強制執行

第一項 差押手續

- 一 債務者ノ有體動産ニ對スル強制執行ハ債權者ノ委任ニ因リ執達吏之ヲ實施ス
- 二 執達吏カ有體動産ニ對スル強制執行ヲ實施スルニ當リテハ先ツ其差押ヲ爲スヘキモノトス(五六六)
- 三 債務者ノ有體動産ニシテ差押フルコトヲ得サルモノアリ即チ民事訴訟法第五百七十條ニ掲クル物ハ之ヲ差押フルコトヲ得ス此他有體動産ノ差押ニ關シテ

多少ノ制限アリ(五六八、二)

四 有體動産ニ非スシテ之ニ關スル強制執行ノ規定ニ從ヒ差押フルコトヲ得ルモノアリ左ノ如シ

- 一 土地ノ果實ハ土地ヨリ離レサル前ト雖モ有體動産ニ對スル強制執行ノ規定ニ從ヒテ之ヲ差押フルコトヲ得但通常ノ成熟期ノ前一个月内ニ限ル(五六八、一)

- 二 有價證券ハ有體動産ニ非ス(三八二、一四八四民八六、二商二八一、二八二二八四)然レトモ有體動産ニ對スル強制執行ノ手續ニ從ヒテ之ヲ差押フルコトヲ得(五八一)

五 債務者ノ占有スル有體動産ノ差押ハ執達吏其有體動産ヲ占有スルニ依リテ之ヲ爲ス(五六六、一)

差押物ハ債權者ノ承諾アルトキ又ハ運搬ヲ爲スニ付キ重大ナル困難アルトキハ之ヲ債務者ノ保管ニ任スヘキモノナリ此場合ニ於テハ封印其他ノ方法(例ヘハ差押ヲ爲シタルコトノ表示)ヲ以テ差押ヲ明白ニスルトキニ限り其效力ヲ生ス(五六六、二)

執達吏カ差押ヲ爲シタルトキハ其旨ヲ債務者ニ通知スヘキモノトス(五六六、三)

六 債務者ノ所有ニ屬スル有體動産ニシテ債權者又ハ其提出ヲ拒マサル第三者ノ占有中ニ在ルモノハ之ヲ差押フルコトヲ得此差押ニ付テハ債務者ノ占有中ニ在ル有體動産ノ差押ニ關スル規定ヲ準用スヘキモノトス(五六七)

債務者ノ有體動産ヲ占有スル第三者カ其提出ヲ拒ミタルトキハ差押ヲ爲スコトヲ得ス唯斯ル第三者ニ對スル債務者ノ有體動産引渡ノ請求ニ對シテ強制執行ヲ爲スコトヲ得ルノミ(六一五)

七 有體動産ノ差押ノ效力ハ其天然ノ產出物即チ天然果實ニモ當然及フモノトス(五六九)

八 差押物保存ノ爲メ特別ノ處分ヲ必要トスルトキハ執達吏ハ適當ノ方法ヲ以テ之ヲ爲スヘキモノトス若シ之カ爲メ特ニ費用ヲ要スルトキハ債權者ヲシテ之ヲ豫納セシメ又債權者カ數人アルトキハ其要求額ノ割合ニ從ヒ各債權者ヲシテ之ヲ豫納セシムヘキモノトス(五七一)

第二項 辨濟手續

一 執達吏カ金錢ヲ差押ヘタルトキハ差押金錢ヲ債權者ニ引渡シ以テ之ニ辨濟

ヲ爲スヘキモノトス(五七四、一)然レトモ保證ヲ立テ又ハ供託ヲ爲シテ執行ヲ免ルルコトヲ債務者ニ許シタル場合ニ於テ債務者カ保證ヲ立テ又ハ供託ヲ爲シタルトキハ差押金錢ハ之ヲ債務者ニ還付スヘキモノナリ

二 執達吏カ差押ニ依リ金錢ヲ債務者ヨリ取上ケタルトキハ債務者ヨリ債權者ニ支拂ヲ爲シタルモノト看做サル(五七四、二)但保證ヲ立テ又ハ供託ヲ爲シテ強制執行ヲ免ルルコトヲ債務者ニ許シタル場合ニ於テハ此限ニ在ラス(五七四、二)

三 執達吏カ金錢以外ノ有體動産ヲ差押ヘタルトキハ債權者ニ辨濟ヲ爲ス爲メ債權者又ハ裁判所ノ特別委任ヲ要セスシテ法律ニ定ムル所ニ從ヒ公ノ競賣方法ヲ以テ差押物ヲ賣却スヘキモノトス(五七二、五七三、五七五乃至五七八、五八〇)然レトモ或場合ニ於テハ例外トシテ他ノ方法ニ依リ賣却ヲ爲スコトヲ得(五八〇、五八一、五八五)有價證券ヲ賣却シタル場合ニ於テハ執行裁判所ハ必要ナル處置ヲ爲ス權ヲ執達吏ニ與フルコトヲ得(五八二、五八三)

執達吏カ適當ノ期間ノ經過スルニ拘ラス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依リテ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其催告ノ效アラサルトキハ相當ノ命アララントコトヲ執行

裁判所ニ申立ツルコトヲ得(五八八)

四 執達吏ハ領收シタル賣得金ヲ債権者ニ引渡シ以テ之ニ辨濟ヲ爲スヘキモノトス然レトモ保證ヲ立テ又ハ供託ヲ爲シテ執行ヲ免ルルコトヲ債務者ニ許シタル場合ニ於テ債務者カ保證ヲ立テ又ハ供託ヲ爲シタルトキハ其賣得金ハ之ヲ債務者ニ交付スヘキモノナリ

五 執達吏カ賣得金ヲ領收シタルトキハ債務者ヨリ債権者ニ支拂ヲ爲シタルモノト看做サル但保證ヲ立テ又ハ供託ヲ爲シテ執行ヲ免ルルコトヲ債務者ニ許シタルトキハ此限ニ在ラス(五七九)

第三項 債権者ノ競合

一 數多ノ債権者ノ爲メ同時ニ差押ヲ爲スコトハ之ヲ妨ケス然レトモ執達吏ハ或債権者ノ爲メ既ニ差押ヘタル物ニ付キ他ノ債権者ノ爲メ更ニ差押ノ手續ヲ爲スコトヲ得ス(五八六、一)故ニ執達吏カ強制執行ノ委任ヲ受ケタル場合ニ於テ既ニ差押ヲ爲シタル執達吏アルトキハ其執達吏ニ差押調書ノ閱覽ヲ求メテ物ノ照査ヲ爲シ未タ差押ニ係ラサル物アルトキハ之ヲ差押ヘテ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メ若シ差押ヲ

ヘキ物アラサルトキハ照査調書ヲ作りテ既ニ差押ヲ爲シタル執達吏ニ之ヲ交付スヘキモノトス此等ノ手續ハ即チ照査手續ナリ(五八六、二)

執達吏カ照査手續ニ於テ前述ノ要求ヲ爲ストキハ其要求ニ因リ強制執行ニ關スル債権者ノ委任ハ既ニ差押ヲ爲シタル執達吏ニ法律上移轉ス(五八六、三)

照査手續ハ配當要求ノ效力ヲ生シ且既ニ爲シタル差押カ取消サレタルトキハ差押ノ效力ヲ生ス(五八七)

二 民法ニ從ヒ配當ヲ要求スルコトヲ得ヘキ債権者ハ執行力アル正本ニ依ラスシテ賣得金ノ配當ヲ要求ヲ爲スコトヲ得(五八九)民法上債務者ノ財産ニ付キ辨濟ヲ受クルコトヲ得ヘキ債権者ハ是レ即チ民法ニ從ヒ配當ヲ要求スルコトヲ得ヘキ債権者ナリ而シテ民法上債務者ノ財産ニ付キ辨濟ヲ受クルコトヲ得ヘキ債権者ハ金錢ノ債権ヲ有スル債権者ニ外ナラス

執行力アル正本ヲ有セサル債権者ノ配當要求ハ其原因ヲ開示シ且執行裁判所ノ所在地ニ住居又ハ事務所ヲ有セサル限ハ假住所ヲ選定シテ執達吏ニ之ヲ爲スヘキモノナリ(五二七、五九〇)

三 照査手續カ施行セラルルトキ又ハ執行力アル正本ニ依ラスシテ配當要求ヲ

爲ス債權者アルトキハ執達吏ハ配當要求アリタルコトヲ各債權者及ヒ債務者ニ通知スヘキモノトス(五九一、一)

四 執行力アル正本ニ依ラスシテ配當要求ヲ爲ス債權者アルトキハ債務者ハ執達吏カ其通知ヲ爲シタル日ヨリ三日ノ期間内ニ其債權ヲ認諾スルヤ否ヤヲ執達吏ニ申出ツヘキモノトス(五九一、二)

債務者カ右ノ期間内ニ債權ヲ認諾セサル旨ヲ執達吏ニ申出タルトキハ執達吏ハ之ヲ債權者ニ通知スヘキモノナリ此場合ニ於テハ債權者ハ其通知アリタル日ヨリ三日ノ期間内ニ債務者ニ對シテ訴ヲ提起シ以テ其債權ヲ確定セサルヘカラス(五九一、三)

差押物ノ競賣ヲ爲スヘキ場合ニ於テハ配當要求ハ競賣期日ノ終ニ至ルマテ之ヲ爲スコトヲ得(五七七、三五七九、五九二)而シテ競賣ニ依ラスシテ差押物ノ賣却ヲ爲スヘキ場合ニ於テハ執達吏カ賣得金ヲ領收スルマテニ配當要求ヲ爲スコトヲ得ルモノト謂ハサルヘカラス蓋シ執達吏カ賣得金ヲ領收セハ債務者ヨリ支拂ヲ爲シタルモノト看做サレ債務者ハ債權者ニ對シテ債務ヲ免ルルニ至ルヲ以テナリ

五 金銭ヲ差押ヘタル場合ニ於テハ差押金銭ニ付キ配當要求ヲ爲スコトヲ得ス

是レ前述ノ説明ニ依リテ明ナルノミナラス民事訴訟法第五百八十六條乃至第五百九十三條ノ規定ニ依リテ自ラ明ナル所トス

六 假差押ニ係ル物ハ更ニ之ヲ差押フルコトヲ妨ケス(五八六、四)

七 賣得金ヲ以テ配當ニ與カル各債權者ヲ満足セシムルニ足ラサル場合ニ於テ配當ニ付キ債權者間ノ協議調ハサルトキハ執達吏ハ配當ヲ爲スコトヲ得ス唯執行裁判所ニ於ケル配當手續ヲ促ス爲メ賣得金ヲ供託シ且書面ヲ以テ其情況ヲ執行裁判所ニ届出ツヘキモノトス其届書ニハ強制執行手續ニ關スル書類ヲ添附スヘキモノナリ(五九三、一、三、六二六)

八 數多ノ債權者ノ爲メ同時ニ金銭ヲ差押ヘタルトキハ各債權者ニ配當ヲ爲ササルヘカラス而シテ此場合ニ於テ配當ニ付キ債權者間ノ協議調ハサルトキハ賣得金ヲ以テ各債權者ヲ満足セシムルニ足ラサルニ當リ債權者間ノ協議調ハサル場合ニ關スル前述ノ規定ニ依ルヘキモノナリ(五九三、二、六二六)

第三款 債權其他ノ財産權ニ對スル強制執行

第一項 汎論

一 債權其他ノ財産權ハ其種類ノ如何ヲ問ハス之ヲ差押フルコトヲ得ヘシ但法

強制執行手續 各種ノ強制執行 金銭ノ請求ノ爲ニスル強制執行

律ニ於テ差押ヲ禁シタルモノハ此限ニ在ラス(六一八)

二 債權其他ノ財産權ニ對スル強制執行ハ執行裁判所之ヲ爲ス唯裏書ヲ以テ讓渡スコトヲ得ル證券ニ因ル債權ニ對スル強制執行ニ在リテハ執達吏其差押ノミヲ爲スヘキモノナリ(五九四・六〇三・六二五)

債權其他ノ財産權ニ對スル強制執行ヲ爲スヘキ執行裁判所ハ債務者カ普通裁判籍ヲ有スル地ノ區裁判所ナリ若シ斯ル區裁判所ナキトキハ民事訴訟法第十七條ノ規定ニ從ヒテ債務者ニ對スル訴ヲ管轄スル區裁判所ヲ以テ執行裁判所トス(九五・六二五)

三 執行裁判所カ債權其他ノ財産權ヲ差押フルニハ差押命令ヲ爲シ又執達吏カ裏書ヲ以テ讓渡スコトヲ得ル證券ニ因ル債權ヲ差押フルニハ其證券ヲ占有スヘキモノナリ(五九八・六〇三・六一五・六一六・六二五)

第二項 金錢ノ債權又ハ有體物若クハ有價證券ノ

引渡若クハ給付ノ請求ニ對スル強制執行

第一目 差押手續

一 第三債務者ニ對スル債務者ノ請求ニシテ金錢ノ支拂又ハ他ノ有體物若クハ

有價證券ノ引渡若クハ給付ヲ目的トスルモノニ對スル強制執行ヲ爲スニ當リテハ執行裁判所ハ債權者ノ申請ニ因リ既ニ述ヘタル如ク差押ノ方法トシテ差押命令ヲ爲スヘキモノトス(五九四)茲ニ第三債務者トハ債務者ニ對シテ債務ヲ負擔スル者ヲ謂フ

二 差押命令ノ申請ニハ差押フヘキ債權ノ種類及ヒ數額若クハ其債權ノ目的物ヲ表示スヘキモノトス此申請ハ書面又ハ口頭ヲ以テ之ヲ爲スヲ得(五九六・六一四)

三 金錢ノ債權ヲ差押フヘキトキハ差押命令ニ於テ第三債務者ニ對シテ債務者ニ支拂ヲ爲スコトヲ禁シ且債務者ニ對シテ債權ノ處分殊ニ其取立ヲ爲スヘカラサルコトヲ命スヘキモノトス(五九八、一民四八一)

有體物若クハ有價證券ノ引渡若クハ給付ノ請求ヲ差押フヘキ場合ニ於テハ民事訴訟法第六百十五條第一項及ヒ第六百十六條第一項ニ規定スル差押命令ヲ發スヘキモノトス

差押命令ハ職權ヲ以テ之ヲ債務者及ヒ第三債務者ニ送達スヘキモノトス而シテ債權者ニハ差押命令ノ送達ヲ爲シタル旨ヲ通知スヘキモノナリ(五九八、二)

債權ノ差押ハ第三債務者ニ差押命令ヲ送達スルニ因リテ其效力ヲ生ス(五九八、三)

四 爲替手形其他裏書ヲ以テ讓渡スコトヲ得ル證券ニ因ル債權ノ差押ハ前述ノ如ク例外トシテ執達吏其證券ヲ占有シテ之ヲ爲スモノトス(六〇三)
執達吏カ裏書ヲ以テ讓渡スコトヲ得ル證券ヲ占有シタルトキハ執達吏ハ債權者カ其債權ノ辨濟ヲ受クル方法トシテ取立命令又ハ轉付命令ヲ得タル後之ヲ債權者ニ交付スヘキモノトス

五 債權差押ノ效力ノ範圍ニ付テハ民事訴訟法第五百九十九條、第六百四條及ヒ第六百五條ノ規定ヲ參照スヘシ

六 差押債權者ハ差押債權ノ狀況ヲ知ル爲メ第三債務者ヲシテ必要ナル陳述ヲ爲サシメンコトヲ執行裁判所ニ申立ツルコトヲ得第三債務者カ陳述ヲ怠リタルトキハ之カ爲メ差押債權者ニ生シタル損害ヲ賠償スル責ニ任ス(六〇九)

第二目 辨濟手續

一 金錢債權ノ差押アリタル場合ニ於テハ差押債權者ハ其選擇ニ從ヒ取立命令又ハ轉付命令ヲ執行裁判所ニ求ムルコトヲ得(六〇〇)

差押債權者ハ取立命令カ效力ヲ生シタル後ト雖モ債權ノ取立ヲ爲ササル間ハ更ニ轉付命令ヲ求ムルコトヲ得然レトモ轉付命令カ效力ヲ生シタル後ニ至リテ取

立命令ヲ求ムルコトヲ得ス蓋シ轉付命令カ效力ヲ生シタル場合ニ於テハ差押債權者カ辨濟ヲ得タルモノト看做サレ強制執行ノ終了ヲ來スニ至ルヲ以テナリ
民事訴訟法第五百五條第二項ノ規定ニ從ヒ保證ヲ立テ又ハ供託ヲ爲シテ強制執行ヲ免ルルコトヲ債務者ニ許シタルトキハ取立命令ノミヲ發スヘキモノトス故ニ轉付命令ヲ發スルコトヲ得ス(六〇七)配當要求ヲ爲ス債權者アルトキ亦同シ蓋シ此場合ニ於テ差押債權者ノ爲ニ轉付命令ヲ發スルトキハ差押債權者カ辨濟ヲ得タルモノト看做サレ強制執行ノ終了ヲ來スヲ以テナリ(六〇一)

取立命令又ハ轉付命令ヲ發スヘキ執行裁判所ハ差押命令ヲ發シタル區裁判所ナリ而シテ執達吏カ裏書ヲ以テ讓渡スコトヲ得ヘキ證券ヲ差押ヘタル場合ニ於テハ其證券ニ因ル金錢ノ債權ニ關シテ取立命令又ハ轉付命令ヲ發スヘキ執行裁判所ハ民事訴訟法第五百九十五條ノ規定ニ依リテ定マル

二 取立命令ハ差押債權者ヲシテ代位ノ手續ヲ要セスシテ差押債權ヲ取立テシムル爲ニ之ヲ爲ス故ニ取立命令ニ於テハ差押債權者カ第三債務者ニ對シテ差押債權ノ取立ヲ爲スコトヲ得ル旨ヲ宣言スヘキモノナリ
取立命令ハ職權ヲ以テ之ヲ第三債務者及ヒ債務者ニ送達シ差押債權者ニハ其送

達ヲ爲シタルコトヲ通知スヘキモノナリ(六〇〇、二)

取立命令ノ效力ハ取立命令ヲ第三債務者ニ送達シタル時ニ發生スルモノト謂フヘシ

取立命令ノ效力ハ左ノ如シ

一 取立命令ハ差押債權者ヲシテ代位ノ手續ヲ要セスシテ差押債權ヲ取立ツルコトヲ得セシムル效力ヲ有ス(六〇〇)非訟事件手續法七三以下然レトモ保證ヲ立テ又ハ供託ヲ爲シテ強制執行ヲ免ルルコトヲ債務者ニ許シタル場合ニ於テハ取立命令ハ差押債權者ノ取立ニ對シ第三債務者ヲシテ債務額ヲ供託セシムヘキ效力ノミヲ有ス(六〇七)

二 取立命令ノ效力ハ差押債權ノ全額ニ及フ然レトモ執行裁判所ハ債務者ノ申立ニ因リ差押債權者ヲ審訊シテ其ノ取立ツルコトヲ得ヘキ額ヲ其債權ノ額マテニ制限シ之ニ超過スル額ノ處分殊ニ其取立ヲ爲スコトヲ債務者ニ許スコトヲ得(五五四六〇二、一)此許可ヲ與フル裁判ハ口頭辯論ヲ經サル限ハ職權ヲ以テ之ヲ債務者ニ送達スヘキモノナリ(二四五、三)執行裁判所カ債務者ニ前述ノ許可ヲ與ヘタルトキハ之ヲ第三債務者及ヒ債權者ニ通知スヘキモノトス(六〇一、二)

差押債權者カ取立ノ爲メ訴ヲ提起シタルトキハ執行力アル正本ヲ有スル各債權者ハ共同訴訟人トシテ原告ニ加ハル權利ヲ有ス(六二三、二)又差押債權者カ取立ノ爲メ訴ヲ提起シタル場合ニ於テハ第三債務者ハ原告ニ加ハルコトヲ得ヘキ債權者ニシテ之ニ加ラサルモノヲ共同訴訟人トシテ呼出アランコトヲ第一回ノ口頭辯論期日マテニ申立ツルコトヲ得(六二三、三)

裁判所カ適法ナル第三債務者ノ申立ニ因リ原告ニ加ラサル債權者ヲ口頭辯論期日ニ呼出シタルトキハ呼出ヲ受ケタル債權者ハ原告ノ共同訴訟人トシテ訴訟ニ加ラサルトキト雖モ訴訟ノ目的物タル第三債務者ノ債務ニ關スル裁判ハ其債權者ノ利害ニ於テ效力ヲ生ス(六二三、四)

差押債權者カ取立ヲ爲スヘキ差押債權ノ行使ヲ怠リタルトキハ之カ爲ニ債務者ニ生シタル損害ヲ賠償スル責ニ任ス例ヘハ差押債權者カ適當ノ時期ニ爲替手形ヲ呈示スルコトヲ怠リタル場合ノ如シ(六一一)

差押債權者カ取立ヲ爲シ且其旨ヲ執行裁判所ニ届出テタルトキハ取立額ニ應シテ其債權ノ辨濟ヲ受クルニ至ル結果ヲ生ス(六二〇、一)

差押債權者ハ其請求ヲ害スルコトナクシテ何時ニテモ取立命令ニ因リ取立ノ爲

ニ取得シタル權利ヲ拋棄スルコトヲ得此權利ノ拋棄ハ執行裁判所ニ届書ヲ差出シテ之ヲ爲スヘキモノトス其届書ノ謄本ハ執行裁判所ヨリ之ヲ第三債務者及ヒ債務者ニ送達スヘキモノナリ(六一二)

三 轉付命令ハ支拂ニ代ヘ差押債權ヲ券面額即チ表面價額ニテ差押債權者ニ轉付スル爲ニ之ヲ爲ス(六〇〇、一)故ニ轉付命令ニ於テハ差押債權ヲ差押債權者ニ轉付スル旨ヲ宣言スヘキモノトス
有體物若クハ有價證券ノ引渡若クハ給付ノ請求ヲ差押ヘタル場合ニ於テハ轉付命令ヲ發スルコトヲ得ス(六一七)

轉付命令ハ職權ヲ以テ之ヲ第三債務者及ヒ債務者ニ送達シ債權者ニハ其送達ヲ爲シタルコトヲ通知スヘキモノトス(六〇〇、二)

轉付命令ノ效力ハ右ノ手續ヲ爲シタル時ニ發生ス(六〇二)
轉付命令ハ其命令ノ範圍内ニ於テ差押債權ヲ差押債權者ニ移轉セシムル效力ヲ有ス故ニ轉付命令カ其效力ヲ生シタル場合ニ於テハ債務者カ實際差押債權ヲ有スル限ハ其券面額即チ表面價額ニ應シテ差押債權者カ債權ノ辨濟ヲ得タルモノト看做サレ強制執行ノ全部又ハ一部ノ終了ヲ來ス(六〇二)

四 差押債權者カ取立命令又ハ轉付命令ヲ得タルトキハ債務者ハ其ノ所持スル債權證書ヲ差押債權者ニ引渡ス義務ヲ負擔ス差押債權者ハ差押命令ニ基キ強制執行ノ方法ヲ以テ其證書ヲ債務者ヨリ取上ケシムルコトヲ得(六〇六)

五 差押債權者カ取立命令又ハ轉付命令ヲ得タル場合ニ於テ其命令ニ基キ訴ヲ提起スルノ必要ヲ生シタルトキハ一般ノ規定ニ從ヒ管轄裁判所ニ之ヲ提起スヘキモノトス而シテ差押債權者カ第三債務者ニ對シテ訴ヲ提起シタルトキハ内國ニ在リテ住所ノ知レタル債務者ニ訴ヲ告知スヘキモノナリ(六一〇)

六 差押債權カ條件(附若クハ期限附ナルトキ)又ハ反對給付ニ繋リ若クハ他ノ理由(例ヘハ破産ノ宣告)アリテ其取立ノ困難ナルトキハ執行裁判所ハ差押債權者又ハ債務者ノ申立ニ因リ取立命令又ハ轉付命令ニ代ヘテ他ノ換價方法(例ヘハ相當ナル競賣若クハ適宜賣却)ヲ命スルコトヲ得執行裁判所ハ申立ヲ許ス決定ヲ爲ス前ニ内國ニ在リテ住所ノ知レタル債務者ヲ審訊スヘキモノトス(六一三)

七 有體物ノ引渡又ハ給付ノ請求ニ對スル強制執行ハ民事訴訟法第六百十五條乃至第六百十七條ノ規定ヲ斟酌シテ既ニ述ヘタル同法第五百九十八條乃至第六百十二條ノ規定ニ從ヒ之ヲ爲スヘキモノトス(六一四)

第三項 他ノ財産権ニ對スル強制執行

一 有體動産又ハ不動産ノ所有權ニ非ス且前項ノ財産権ニ非サル財産権ニ對スル強制執行ニ付テハ別段ノ規定ナキ限ハ前項ノ財産権ニ對スル強制執行ノ規定ヲ準用スヘキモノトス(六二五、一)

二 差押ハ執行裁判所ノ差押命令ヲ以テ之ヲ爲スモノトス
差押命令ニ於テ爲スヘキ第三債務者ニ對スル禁止ハ差押フヘキ財産権ノ種類ニ從ヒテ一樣ナラス唯第三債務者ナキトキハ斯ル禁止ヲ爲スノ必要ナシ而シテ第三債務者ナキ場合ニ於テハ差押命令ニ於テ單ニ債務者ニ對シ其權利ノ處分ヲ禁止スヘキモノトス此場合ニ於ケル差押ハ債務者ニ差押命令ヲ送達シタル時ニ其效力ヲ生ス(六二五、二)

三 執行裁判所ハ事情ニ從ヒ職權ヲ以テ又ハ申立ニ因リ差押ノ目的物タル財産権ニ付キ特別ノ處分殊ニ其財産権ノ管理又ハ讓渡ヲ命スルコトヲ得(六二五、三)

第四項 債權者ノ競合

一 債權ハ數多ノ債權者ノ爲メ同時ニ之ヲ差押フルコトヲ得而シテ數多ノ債權者ノ爲メ同時ニ爲スヘキ債權ノ差押ニ付テハ債權ニ對スル強制執行ニ付テノ前

述ノ規定ヲ準用スヘキモノトス(六一九)

二 或債權者ノ爲メ債權ヲ差押ヘタル後更ニ他ノ債權者ノ爲メ其債權ヲ差押フルコトハ之ヲ妨ケサルナリ

或債權者ノ爲メ債權ヲ差押ヘタル後更ニ他ノ債權者ノ爲メ之ヲ差押ヘタル場合ニ於テハ各差押債權者ノ爲メ取立命令又ハ轉付命令ヲ發スルコトヲ得蓋シ取立命令及ヒ轉付命令ハ差押債權カ實際債務者ノ爲ニ存在スルヤ否ヤ及ヒ債務者カ現ニ其辨濟ヲ求ムルコトヲ得ルヤ否ヤヲ問ハスシテ之ヲ發スヘキモノナルヲ以テナリ各差押債權者ノ爲メ取立命令ヲ發シタル場合ニ於テハ各差押債權者ハ自ラ取立手續ヲ爲スコトヲ得又或差押債權者ノ爲メ轉付命令ヲ發シタル後他ノ差押債權者ノ爲メ之ヲ發シタルトキハ差押債權ハ既ニ前ノ差押債權者ニ移轉セル爲メ實際後ノ差押債權者ニ移轉スルコトヲ得ス

三 差押債權者ハ優先權ヲ有セス故ニ他ノ債權者ハ以下説明スル所ニ從ヒ配當要求ヲ爲スコトヲ得

一 執行力アル正本ヲ有スル債權者ハ配當要求ヲ爲スコトヲ得又民法ニ從ヒ配當ヲ要求スルコトヲ得ヘキ債權者ハ執行力アル正本ニ依ラスシテ配當要求

強制執行手續 各種ノ強制執行 金錢ノ請求ノ爲ニスル強制執行

ヲ爲スコトヲ得

二 配當要求ハ金錢債權ノ差押ノ場合ニ於テハ差押債權者カ取立ヲ爲シ其旨ヲ執行裁判所ニ届出ツルマテ之ヲ爲スコトヲ得然レトモ差押債權者カ取立ヲ爲シテ其旨ヲ執行裁判所ニ届出タルトキ又ハ轉付命令ヲ得タルトキハ配當要求ヲ爲スコトヲ得ス蓋シ此等ノ場合ニ於テハ強制執行ノ全部又ハ一部ノ終了ヲ來スヲ以テナリ(六二〇、二、二)

有體動産ノ引渡又ハ給付ヲ目的トスル請求ノ差押ノ場合ニ於テハ配當要求ハ執達吏カ請求ノ目的物タル金錢ノ引渡ヲ受ケ又ハ其目的物タル有體動産ヲ賣却シテ賣得金ヲ領收スルマテ之ヲ爲スコトヲ得(五七四、二六一五、二六二〇、二)不動産ノ引渡又ハ給付ヲ目的トスル請求ノ差押ノ場合ニ於テハ其請求ノ目的物タル不動産ノ強制競賣又ハ強制管理ノ手續ニ於テ配當要求ヲ爲スコトヲ得ヘキ時期ニ至ルマテ之ヲ爲スコトヲ得(六一六、二六四六、七〇九)

三 配當要求ハ執行裁判所ニ之ヲ爲スヘキモノトス(六二〇、三)執行力アル正本ニ依ラサル配當要求ハ其原因ヲ開示シ且執行裁判所ノ所在地ニ住居又ハ事務所ヲ有セサルトキハ假住所ヲ選定シテ之ヲ爲スヘキモノトス

(六二〇、二)

配當要求アリタルトキハ執行裁判所ハ職權ヲ以テ第三債務者、債務者及ヒ差押債權者ニ配當要求ヲ送達スヘキモノトス(六二〇、三)

有體動産ノ引渡又ハ給付ヲ目的トスル請求ニ對シテ強制執行ヲ爲ス場合ニ於テハ執達吏ハ請求ノ目的物タル有體動産ヲ以テ債權者ニ辨濟ヲ爲スヘキモノトス故ニ此場合ニ於テハ前ニ述ヘタル所ニ反シ民事訴訟法第五百九十條ノ規定ニ從ヒ執達吏ニ配當要求ヲ爲スヘキモノナリ又此場合ニ於テハ執達吏ハ同法第五百九十一條第一項ノ規定ニ從ヒ配當要求アリタルコトヲ配當ニ與カル各債權者及ヒ債務者ニ通知スヘキモノトス

四 債務者カ執行力アル正本ニ依ラサル配當要求ノ送達又ハ通知ヲ受ケタルトキハ其送達又ハ通知アリタル日ヨリ三日ノ期間内ニ債權ヲ認諾スルヤ否ヤヲ事情ニ從ヒ執行裁判所又ハ執達吏ニ申出ツヘキモノトス而シテ債務者カ認諾ヲ爲ササル旨ヲ執行裁判所又ハ執達吏ヨリ債權者ニ通知シタルトキハ債權者ハ其通知アリタル日ヨリ三日ノ期間内ニ債務者ニ對シテ訴ヲ提起シ以テ其債權ヲ確定スヘキモノナリ(五九一、二二三六、二〇、二)

強制執行手續

各種ノ強制執行 金錢ノ請求ノ爲ニスル強制執行

五 配當要求ハ既ニ爲シタル差押カ取消サレタルトキハ執行力アル正本ニ依リテ之ヲ爲シタル債權者ノ爲メ其要求ノ順序ニ從ヒテ差押ノ效力ヲ生ス(六二二〇(三))

六 差押債權ニ付キ配當要求ヲ爲ス債權者アルトキハ配當ニ與カル債權者及ヒ第三債務者ノ利益ヲ維持スル必要アル爲メ民事訴訟法ニ於テ第六百二十一條及ヒ第六百二十二條ノ規定ヲ設ケタリ

四 差押債權者カ取立手續ヲ怠リタルトキハ執行力アル正本ニ依リテ配當要求ヲ爲シタル各債權者ハ其ノ適當ニ定メタル一定ノ期間内ニ取立ヲ爲スヘキコトヲ差押債權者ニ催告スルコトヲ得而シテ催告ノ效ナキトキハ催告ヲ爲シタル債權者ハ執行裁判所ノ許可ヲ得テ自ら取立ヲ爲スコトヲ得(六二四)

第四款 配當手續

一 配當手續ハ動産ニ對スル強制執行ニ際シ配當ニ與カル各債權者ヲ満足セシムルニ足ラサル金額ノ供託アリ且配當ニ付キ債權者間ノ協議調ハサル場合ニ於テ執行裁判所カ各債權者ニ配當ヲ爲ス手續ナリ

二 配當手續ハ左ノ場合ニ於テ之ヲ施行ス

一 有體動産ニ對スル強制執行ニ際シ賣得金又ハ差押金銀ヲ以テ配當ニ與カル各債權者ヲ満足セシムルニ足ラス且競賣期日又ハ金銀差押ノ日ヨリ十四日ノ期間内ニ配當ニ付キ債權者間ノ協議調ハサル場合ニ於テ執達吏カ賣得金又ハ差押金銀ヲ供託シテ其情況ヲ届出テタルトキ(五九三・六二六)

二 金銀ノ債權ニ對スル強制執行ニ際シ配當要求ノ送達ヲ受ケタル第三債務者カ債務額ヲ供託シテ情況ヲ執行裁判所ニ届出テタル場合ニ於テ其債務額カ配當ニ與カル各債權者ヲ満足セシムルニ足ラス且配當ニ付キ債權者間ノ協議調ハサルトキ(六二一)

三 執行裁判所ハ債權者ノ提出セル債權ノ計算書ニ基キテ配當表ヲ作り之ニ對スル異議ノ申立ナキ場合ニ於テ配當表ニ從ヒ配當ヲ實施スヘキモノトス(六二七乃至六三〇)

四 配當表ニ對シ異議ノ申立アリタル場合ニ於テ異議ニ關係アル債權者カ異議ヲ正當ト認ムルトキ又ハ他ノ方法(例ヘハ和解)ニ依リテ合意シタルトキハ之ニ從ヒ配當表ヲ更正シテ配當ヲ實施スヘキモノナリ(六三一)然レトモ異議カ完結セサルトキハ配當表ノ異議ナキ部分ノミニ限リ配當表ニ從ヒテ配當ヲ實施スヘキ

強制執行手續 各種ノ強制執行 金銀ノ請求ノ爲ニスル強制執行

モノトス(六三一、二)

五 異議ノ完結セサル場合ニ於テ異議ヲ申立テタル債権者カ配當表ノ變更ヲ求ムルニハ配當表ニ對スル異議ノ訴ヲ提起セサルヘカラス(六三三)其債権者ハ異議ノ訴ヲ提起シタルコトヲ期日ヨリ七日ノ期間内ニ配當裁判所タル執行裁判所ニ對シテ證明スヘキモノトス若シ此期間ヲ徒過シタルトキハ執行裁判所ハ異議ニ拘ラス配當表ニ從ヒテ配當ヲ實施スヘキモノナリ(六三三)然レトモ此場合ニ於テモ其債権者カ配當表ニ從ヒテ配當ヲ受ケタル債権者ニ對シテ訴ヲ以テ優先權ヲ主張スル權利ハ配當實施ノ爲ニ妨ケラルルコトナシ(六三四)

異議ノ訴ハ配當裁判所之ヲ管轄ス然レトモ此訴カ訴訟物ノ價額ニ從ヒテ配當裁判所タル區裁判所ノ管轄ニ屬セサルトキハ配當裁判所ノ所在地ヲ管轄スル地方裁判所之ヲ管轄スルモノナリ(六三五)此訴ノ管轄ニ付テハ尙ホ民事訴訟法第六百三十五條ノ規定ヲ參照スヘシ

配當表ニ對スル異議ノ訴カ理由アルトキハ配當表ヲ變更スル判決ヲ爲スヘキモノナリ即チ此場合ニ於テハ判決ニ於テ配當額ノ係争部分ヲ如何ナル債権者ニ如何ナル割合ヲ以テ配當スヘキカヲ定ムヘキモノトス然レトモ之ヲ定ムルコトヲ

適當トセサルトキハ判決ニ於テ配當表ヲ廢棄シ且新ナル配當表ノ作成及ヒ其配當表ニ基ク新ナル配當手續ヲ命スヘキモノナリ(六三六)

異議ヲ申立ツル債権者カ異議ノ訴ニ關スル口頭辯論ノ期日ニ出頭セサルトキハ異議ヲ取下ケタルモノト看做ス旨ノ闕席判決ヲ爲スヘキモノトス(六三七)

配當表ヲ變更スル判決、新ナル配當表ノ作成及ヒ其配當表ニ基ク新ナル配當手續ヲ命スル判決又ハ異議ヲ取下ケタルモノト看做ス旨ノ闕席判決カ確定シタルコトノ證明アルトキハ配當裁判所タル執行裁判所ハ其判決ニ基キ變更セラレタル配當表ニ從ヒテ配當ヲ實施シ又ハ新ナル配當表ヲ作成シテ其配當表ニ基ク新ナル配當手續ヲ施行シ又ハ從來ノ配當表ニ從ヒテ配當ヲ實施スヘキモノトス(六三八)

六 以上述ヘタル所ニ從ヒテ配當ヲ實施スヘキトキト雖モ民事訴訟法第六百三十條第二項及ヒ第三項ノ場合ニ於テハ一時之ヲ實施スヘカラス

七 配當ノ實施ハ債権者ニ其債権ノ配當額ヲ支拂フニ在リ(六三八)而シテ執行裁判所カ配當ヲ實施スルニ當リテハ民事訴訟法第六百三十九條ノ手續ヲ爲スヘキモノトス

第三節 不動産ニ對スル強制執行

第一款 汎論

- 一 不動産ニ對スル強制執行ノ方法ニハ強制競賣ト強制管理トアリ債權者ハ其選擇ニ從ヒ一箇又ハ數箇ノ方法ヲ以テ不動産ニ對スル強制執行ヲ爲スコトヲ求ムルヲ得(六四〇)
- 二 不動産ニ對スル強制執行ハ執行裁判所ノ管轄ニ屬ス故ニ執行裁判所ハ債權者ノ申立ニ因リ之ヲ爲ス(六四一、二)
- 三 不動産ニ對スル強制執行ニ付キ管轄權ヲ有スル執行裁判所ハ不動産所在地ノ區裁判所トス若シ不動産カ數箇ノ區裁判所ノ管轄區域内ニ在ルトキハ債權者ノ申請ニ因リ關係アル數箇ノ裁判所ノ直近上級ノ裁判所債權者ノ申請ニ因リ管轄裁判所ヲ指定スヘキモノナリ(二五〇、六四一、二)

第二款 強制競賣手續

第一項 汎論

- 一 強制競賣手續ハ不動産ノ強制競賣ニ因リ得ヘキ金錢ヲ以テ債權者ノ請求ヲ辨濟スルコトヲ目的トスル手續ナリ

二 法律ニ於テ競賣手續ノ利害關係人ト認メタル者ハ左ノ如シ(六四八)

- 一 差押債權者及ヒ執行力アル正本ニ依リ配當要求ヲ爲ス債權者
- 二 債務者
- 三 登記簿ニ記入アル不動産上ノ權利者
- 四 不動産上ノ權利者トシテ其債權ヲ證明シ且執行記録ニ備フヘキ届出ヲ爲シタル者
- 三 不動産共有ノ持分ノ強制競賣ハ民事訴訟法第六百八十九條ノ規定ニ從フ外不動産ノ強制競賣ノ規定ニ從フモノトス
- 四 裁判所ハ競賣手續ノ開始シタル後或場合ニ於テ強制競賣ニ代ヘ入札拂ヲ命スルコトヲ得(七〇二)入札拂ハ民事訴訟法第七百三條乃至第七百五條ノ規定ニ從フヘキモノトス

第二項 賣却條件

- 一 強制競賣ニ依ル賣却ノ法律上ノ要件ハ左ノ如シ
- 一 不動産ハ競賣價額カ裁判所ノ定ムル最低競賣價額ニ達スルニ非サレハ之ヲ賣却スルコトヲ得ス(六五五、六五六、六六二)

強制執行手續 各種ノ強制執行 金錢ノ請求ノ爲ニスル強制執行

二 差押債権者ノ債権ニ先ツ不動産ノ負擔ヲ競落人ニ引受ケシムルカ又ハ賣却代金ヲ以テ其不動産ノ負擔ヲ辨濟スル外手續ノ費用ヲ其代金ヲ以テ辨濟スルモ仍ホ剩餘ヲ得ルノ見込アルニ非サレハ不動産ノ賣却ヲ爲スコトヲ得ス(六四九、一六五六)

二 強制競賣ニ依ル賣却ノ法律上ノ效力ハ左ノ如シ

- 一 不動産ノ上ニ存スル一切ノ先取特權及ヒ抵當權ハ賣却ニ因リテ消滅ス(六四九、二)故ニ之ヲ以テ擔保スル債権ハ競落人之ヲ辨濟スル責ニ任セス然レトモ後ニ説明スル如ク賣却代金ヲ以テ優先ニ辨濟セラル
- 二 留置權カ不動産ノ上ニ存スル場合ニ於テハ競落人ハ法律上其留置權ヲ以テ擔保スル債権ヲ辨濟スル責ニ任ス(六四九、三)故ニ競落人ハ當然留置權者ニ對スル債務ヲ引受クルモノニシテ留置權ハ競賣アルモ仍ホ存續ス
- 三 質權カ不動産ノ上ニ存スル場合ニ於テハ競落人ハ其質權ヲ以テ擔保スル債権及ヒ質權者ニ對シテ優先權ヲ有スル者ノ債権ヲ辨濟スル責ニ任ス(六四九、四)故ニ競落人ハ其者ニ對スル債務ヲ引受クルモノト謂フヘク且差押不動産ノ上ニ存スル不動産質及ヒ之ヨリモ順位ノ先ナル先取特權又ハ抵當權ハ競賣ア

ルモ仍ホ存續ス

- 四 競賣ニ因リ消滅スヘキ不動産上ノ擔保物權ヲ以テ擔保スル債権ハ賣却代金ヲ以テ優先ニ辨濟セラルヘキモノトス(六四九、一、二)故ニ競落人ハ其債権ヲ辨濟スル責ニ任セス
- 五 競落人ハ競落ヲ許ス決定ノ言渡ニ因リテ不動産ノ所有權ヲ取得ス(六八六、六)
- 六 競落人ハ賣却代金ノ全額ヲ支拂ヒタル後ニ非サレハ不動産ノ引渡ヲ求ムルコトヲ得ス(六八七)
- 七 賣却代金ノ支拂ハ競落ヲ許ス決定ノ確定後ニ裁判所ノ定ムル期日ニ於テ裁判所ニ之ヲ爲スヘキモノトス(六九三、一六九四、二)
- 八 競落人ハ競落ヲ許ス決定ノ言渡ノ日ヨリ不動産ノ收益ヲ爲スコトヲ得然レトモ不動産カ果實其他金錢ニ見積ルコトヲ得ヘキ利益ヲ生スル限ハ其日ヨリ競賣代金ノ利息ヲ支拂フヘキモノトス(六八六、六九四)
- 四 法律上ノ賣却條件ハ最低競賣價額ニ達セサル競買價額ヲ以テ賣却ヲ爲スヲ得サルコトヲ除ク外利害關係人ノ合意ニ依リ之ヲ變更スルコトヲ得(六六二)然レトモ差押債権者ノ債権ニ先ツ不動産ノ負擔ヲ競落人ニ引受ケシムルカ又ハ賣却

代金ヲ以テ其不動産ノ負擔及ヒ手續ノ費用ヲ辨濟スルモ仍ホ剩餘ヲ得ルニ非サレハ不動産ヲ賣却スルヲ得サルコトハ強制執行ノ目的ニ照シテ缺クヘカラサル賣却條件ナリ故ニ利害關係人ノ合意ニ依ルモ之ヲ避クルコトヲ得サルモノト謂フヘシ利害關係人ノ合意ニ依リテ定メタル賣却條件ハ所謂特別ノ賣却條件ナリ(六六三)

法律上ノ賣却條件ノ變更ニ關スル合意ハ競賣期日ニ至ルマテニ限り之ヲ爲スコトヲ得(六六二)蓋シ特別ノ賣却條件ハ此期日ニ於テ之ヲ告知スヘキモノナルヲ以テナリ(六六三)

第三項 強制競賣ノ申立及ヒ競賣手續開始決定

- 一 強制競賣ハ債權者ノ申立ニ因リ之ヲ爲ス(六四一、二)
- 競賣ノ申立ハ左ノ事項ヲ具備スルコトヲ要ス(六四二)
 - 一 債權者、債務者及ヒ裁判所ノ表示
 - 二 不動産ノ表示
 - 三 競賣ノ原因タル一定ノ債權及ヒ其債權ニ關スル執行シ得ヘキ一定ノ債務名義即チ執行名義

競賣ノ申立ニハ民事訴訟法第六百四十三條第一項ニ掲クル證書ヲ添附スヘキモノトス尙ホ同條第二項乃至第四項ノ規定ヲ參照スヘシ

二 裁判所カ強制競賣ノ申立ヲ許スヘキモノト認メタルトキハ競賣手續開始決定ヲ爲スヘキモノナリ此決定ニ於テハ不動産ノ強制競賣ノ手續ヲ開始スル旨ヲ宣言スルト同時ニ債權者ノ爲ニ不動産ヲ差押フル旨ヲ宣言スヘキモノトス(六四四、一)

三 競賣手續開始決定ハ職權ヲ以テ之ヲ債務者ニ送達スヘキモノトス然レトモ債權者ニハ此決定ヲ債務者ニ送達シタルコトヲ通知セハ足レリ(三八七、二、五、八九、六四四、三)

四 競賣手續開始決定ノ效力ハ債務者ニ其送達ヲ爲スニ因リ生ス(六四四、三)

第四項 差押ノ效力

- 一 不動産ノ差押アリタルトキハ差押不動産ニ關スル債務者ノ處分ハ差押債權者ニ對シテ其效力ヲ生セス是レ民事訴訟法第六百四十四條第二項及ヒ第六百五十條ノ規定ニ依ルモ自ラ明ナル所ナリ
- 二 不動産ノ差押ハ債務者カ其利用及ヒ管理ヲ爲スコトヲ妨ケス(六四四、二)故ニ

強制執行手續 各種ノ強制執行 金錢ノ請求ノ爲ニスル強制執行

債務者ハ差押アルモ不動産ノ利用トシテ其使用及ヒ收益ヲ爲スコトヲ得若シ債務者ヲシテ不動産ノ利用及ヒ管理ヲ爲スコトヲ得サラシメントセハ別ニ強制管理ヲ爲ササルヘカラス(七〇七)

不動産ノ差押後ニ債務者カ差押不動産ニ付キ爲シタル處分ハ差押債權者ニ對シテ無効ナリ唯債務者ノ處分行爲ニ因リ差押不動産ニ付キ差押後ニ權利ヲ取得セル第三者カ其取得ノ際ニ債務者カ差押ニ因リ其處分權ニ制限ヲ受クルコトヲ知ラサリシトキ即チ差押ノ效力ニ對シテ善意ナリシトキハ差押不動産ニ關スル差押後ニ於ケル債務者ノ處分行爲ハ其第三者ノ爲メ差押債權者ニ對シテモ其效力ヲ生ス是レ民事訴訟法第六百五十條第一項ノ規定ニ依リ自ラ明ナル所トス然レトモ其第三者カ權利取得ノ際ニ差押又ハ競賣ノ申立アリタルコトヲ知リタルトキハ差押ノ效力ニ對シテ善意ナリシコトヲ主張スルヲ得ス(六五〇、一)加之競賣ノ申立ノ登記アリタルトキハ後ニ説明スル如ク其第三者ハ權利取得ノ際ニ差押又ハ競賣ノ申立アリタルコトヲ知ラサリシトキト雖モ差押ノ效力ニ對シテ善意ナリシコトヲ主張スルヲ得サルナリ

三 第三者ノ所有ニ屬スル不動産ハ之ヲ差押フヘカラサルノミナラス之ヲ差押

フルモ競賣手續ヲ續行スヘカラサルナリ(六五三)然レトモ不動産カ差押ノ原因タル債權ノ爲メ負擔ヲ有サル場合即チ差押債權者カ其債權ノ爲メ差押不動産ニ付キ擔保物權ヲ有スル場合ニ於テハ差押後其所有權カ第三者ニ移轉シタルトキニ限リ新所有者カ其取得ノ際ニ差押又ハ競賣ノ申立アリタルコトヲ知ラサリシカ爲ニ差押ノ效力ニ對シテ善意ナリシコトヲ主張スルヲ得ヘキトキ(即チ所有權ノ取得ヲ以テ差押債權者ニ對抗スルコトヲ得ヘキトキ)ト雖モ競賣手續ヲ續行スヘキモノトス蓋シ差押債權者カ其債權ノ爲メ差押不動産ニ付キ擔保物權ヲ有スル場合ニ於テハ其不動産ノ所有權カ第三者ニ移轉スルモ本來其權利ニ基キ競賣ヲ求ムルコトヲ得ルモノニシテ新所有者ハ之ヲ拒ムコトヲ得サル爲メ便宜上競賣手續ヲ續行スルコトヲ至當トスルヲ以テナリ(六五〇、二)競賣法(二二)

第五項 債權者ノ競合

一 裁判所ハ競賣手續開始決定ヲ爲シタル不動産ニ付キ競賣ノ申立アルモ更ニ此決定ヲ爲スコトヲ得ス是レ適法ナル再度以後ノ競賣ノ申立ハ次ニ説明スル效力ヲ有スルカ爲ナリ

適法ナル再度以後ノ競賣ノ申立ハ之ヲ執行記録ニ添附スルニ因リ配當要求ノ效力ヲ生シ且既ニ開始セル競賣手續カ取消ト爲リタルトキハ民事訴訟法第六百四十九條第一項ノ規定ヲ害セサル限ハ競賣手續開始決定アリタルト同一ノ效力ヲ生ス(六四五、一、二)再度以後ノ競賣ノ申立アリタルコトハ裁判所ヨリ之ヲ利害關係人ニ通知スヘキモノトス(六四七、二)

二 右ニ述ヘタル所ニ反シ假差押命令アリタル不動産ニ付テハ競賣手續開始決定ヲ爲スコトヲ妨ケス(六四五、三)

三 數人ノ債權者カ同時ニ競賣ノ申立ヲ爲シタルトキハ其數人ノ債權者ノ爲メ競賣手續開始決定ヲ爲スヘキモノトス此場合ニ於ケル競賣手續ニ付テハ一人ノ債權者ノ爲ニ爲ス競賣手續ニ關スル規定ヲ準用スヘキモノナリ(七〇一)

四 競賣手續開始決定アリタルトキハ執行力アル正本ヲ有スル債權者及ヒ民法ニ從ヒ配當ヲ要求スルコトヲ得ル債權者ハ配當要求ヲ爲スコトヲ得(六四七、二、六四八、二號)

配當要求ニ關スル規定ハ左ノ如シ

一 配當要求ハ其原因ヲ開示シ且執行裁判所ノ所在地ニ住居又ハ事務所ヲ有

セサルトキハ其所在地ニ假住所ヲ選定シテ執行裁判所ニ之ヲ爲スヘキモノナリ(六四六、一)

二 配當要求ハ競落期日ノ終ニ至ルマテ之ヲ爲スコトヲ得(六四六、二)

三 執行裁判所ハ配當要求アリタルコトヲ債務者其他ノ利害關係人ニ通知スヘキモノトス(六四七、一)

四 執行力アル正本ニ依ラスシテ配當要求ヲ爲ス債權者アルトキハ債務者ハ配當要求アリタル旨ノ通知ヲ受ケタル日ヨリ三日ノ期間内ニ其債權者ノ債權ヲ認諾スルヤ否ヤヲ執行裁判所ニ申出ツヘキモノトス若シ債務者カ認諾ヲ爲ササル旨ヲ申出テタルトキハ執行裁判所ハ其旨ヲ債權者ニ通知スヘキモノトス債權者ハ此通知アリタル日ヨリ三日ノ期間内ニ債務者ニ對シテ訴ヲ提起シ以テ其債權ヲ確定スヘキモノナリ(六四七、二、三)

第六項 競賣手續開始決定後ノ手續

一 裁判所ハ競賣手續開始決定ヲ爲シタル後競賣ノ申立アリタルコトヲ不動産登記簿ニ記入スルコトヲ職權ヲ以テ登記官吏ニ囑託スヘキモノトス登記官吏ハ此囑託ニ因リ登記ヲ爲ササルヘカラス(六五一)

強制執行手續

各種ノ強制執行 金銭ノ請求ノ爲ニスル強制執行

競賣ノ申立アリタルコトヲ登記シタルトキハ第三者ハ其申立アリタルコトヲ知ラサル旨ヲ主張スルヲ得ス是レ法律ニ於テ競賣ノ申立アリタルコトヲ登記スヘキモノト定メタル趣意ニ依リ自ラ明ナル所トス故ニ右ノ場合ニ於テハ第三者ハ差押ノ效力ニ對シテ善意ナリシコトヲ主張スルヲ得ス(六五〇、一)

登記官吏ハ競賣ノ申立アリタルコトヲ登記シタル後不動産登記簿ノ謄本ヲ裁判所ニ送付シ且不動産上ノ権利者ヨリ差出シタル證書例ヘハ賣買證書アルトキハ其抄本ヲモ之ニ送付スヘキモノトス(六五二)

二 裁判所カ登記官吏ノ書面上ノ通知ニ依リテ競賣手續ノ開始ヲ妨クヘキ事情アルコトヲ明ニシタルトキハ情況ニ從ヒ直ニ競賣手續ヲ取消シ又ハ其意見ヲ以テ定ムル期間内ニ其障碍ノ消滅シタルコトヲ證明スヘキコトヲ債權者ニ命スヘキモノトス若シ債權者カ裁判所ノ定メタル期間内ニ必要ナル證明ヲ爲ササルトキハ裁判所ハ期間ノ滿了後職權ヲ以テ競賣手續ヲ取消スヘキモノトス(六五三)

三 裁判所ハ競賣手續開始決定ヲ爲シタル後租税其他ノ公課ヲ主管スル官署ニ通知シテ競賣手續開始決定アリタル不動産ニ對スル債權即チ其不動産ノ負擔タル租税其他ノ公課ノ有無及ヒ限度ヲ申出ツヘキコトヲ期間ヲ定メテ催告スヘキ

モノトス(六五四)

四 裁判所ハ登記官吏及ヒ租税其他ノ公課ヲ主管スル官署ヨリ前述ノ書面上ノ通知ヲ受ケタル後鑑定人ヲ選任シ其ノ評定シタル價額ヲ以テ最低競賣價額ト爲スヘキモノトス(六五五)

裁判所カ最低競賣價額ヲ定メタルトキハ其價額ヲ以テ差押債權者ノ債權ニ先ツ不動産ノ負擔及ヒ手續ノ費用ヲ辨済スルモ仍ホ剩餘ヲ得ル見込アルヤ否ヤヲ調査シ剩餘ヲ得ル見込ナシトスルトキハ差押債權者ニ其旨ヲ通知スヘキモノトス茲ニ差押債權者ノ債權ニ先ツ不動産ノ負擔トハ競賣ニ因リ消滅スヘキカ爲メ賣却代金ヲ以テ優先ニ辨済セラルヘキ不動産ノ負擔ヲ指ス(六五六、一)

差押債權者カ右ノ通知ヲ受ケタル日ヨリ七日ノ期間内ニ前述ノ不動産ノ負擔及ヒ手續ノ費用ヲ辨済スルモ仍ホ剩餘ヲ得ヘキ價額ヲ定メ其價額ニ應スル競買人ナキ場合ニ於テハ自ラ其價額ヲ以テ不動産ヲ買受クヘキ旨ヲ申立テ且十分ナル保證ヲ立テサルトキハ裁判所ハ競賣手續ヲ取消スヘキモノトス(六五六、二)

五 以上述ヘタル所ニ依リ競賣手續ヲ取消スヘキ事情ナキトキハ裁判所ハ法律ノ定ムル所ニ從ヒ職權ヲ以テ競賣期日及ヒ競落期日ヲ定メ且之ヲ公告スヘキモ

ノトス(六五三六五七乃至六六一)

第七項 競賣ノ實施及ヒ競落

一 裁判所ハ競賣期日ニ於テ執達吏ヲシテ法律ノ定ムル所ニ從ヒ競賣ヲ實施セシムヘキモノトス(六五九乃至六六八)

二 最高價競買人カ執行裁判所ノ所在地ニ住居又ハ事務所ヲ有セサルトキハ其所在地ニ假住所ヲ選定シテ之ヲ執行裁判所ニ届出ツヘキモノトス若シ最高價競買人カ之ヲ怠リタルトキハ之ニ對スル送達ハ郵便ニ付シテ之ヲ爲スコトヲ得(六六九)

三 裁判所ハ競賣調書ニ基キテ許スヘキ競買價額ノ申出アルヤ否ヤヲ調査シ若シ許スヘキ競買價額ノ申出ナキコトヲ明ニシタルトキハ新競賣期日ヲ定ムヘキモノナリ而シテ最低競賣價額ニ達スル許スヘキ競買價額ノ申出ナキコトヲ明ニシタル場合ニ於テハ差押債權者ノ債權ニ先ツ不動産ノ負擔及ヒ手續ノ費用ヲ辨濟スルモ仍ホ剩餘ヲ得ヘキ範圍内ニ於テ其意見ニ從ヒ最低競賣價額ヲ相當ニ低減シテ新競賣期日ヲ定ムヘキモノトス新期日ニ於テ仍ホ最低競賣價額ニ達スル許スヘキ競買價額ノ申出ナキトキ亦同シ新競賣期日ハ前競賣期日ヨリ少クトモ

十四日ノ後タルコトヲ要ス(六五六六六七〇)

四 裁判所ハ許スヘキ競買價額ノ申出アリトスルトキハ競落期日ヲ開キ出頭シタル利害關係人ヲシテ競落ノ許否ニ付キ陳述ヲ爲サシムヘキモノトス(六六〇、二、六七二、一)

競落ノ許可ニ對スル利害關係人ノ異議ハ競落期日ノ終ニ至ルマテニ之ヲ申立ツヘキモノトス異議ノ申立ニ對スル利害關係人ノ陳述モ亦其終ニ至ルマテニ之ヲ爲スヘキモノナリ(六七二、二)

競落ノ許可ニ對スル異議ハ民事訴訟法第六百七十二條ニ掲グル理由ニ基キテノミ之ヲ申立ツルコトヲ得

競落ノ許可ニ對スル異議ハ其理由カ他ノ利害關係人ノ權利ニ關スルトキハ之ヲ許サス(六七三)

五 裁判所ハ異議ノ申立ヲ正當トスルトキハ競落ヲ許スヘキカラス又法律ニ於テ競落ノ許可ニ對スル異議ノ理由ト認メタル事由カ存在スルトキハ裁判所ハ職權ヲ以テ競落ヲ許スヘカラサルナリ(六七四)

六 數箇ノ不動産ヲ競賣ニ付シタル場合ニ於テ或不動産ノ競賣代金ヲ以テ各債

強制執行手續 各種ノ強制執行 金錢ノ請求ノ爲ニスル強制執行

権者ニ辨濟ヲ爲シ且強制執行ノ費用ヲ償フニ足ルヘキトキハ他ノ不動産ニ付テハ競落ヲ許サス又此場合ニ於テハ債務者ハ數箇ノ不動産ノ中ニ就キ賣却スヘキモノヲ指定スルコトヲ得(六七五)

七 民事訴訟法第六百七十二條及ヒ第六百七十四條ノ規定ニ從ヒ全ク競落ヲ許ササル場合ニ於テ更ニ競賣ヲ許スヘキトキハ裁判所ハ職權ヲ以テ新競賣期日ヲ定ムヘキモノトス新競賣期日ハ競落期日ヨリ少クトモ十四日ノ後タルコトヲ要ス(六七六)

八 不動産カ競賣期日ト競落期日トノ間ニ於テ天災其他ノ事變ニ因リ著シク毀損シタルトキハ最高價競買人タルノ呼上ヲ受ケタル者ハ其競買ヲ取消スコトヲ得ヘシ其毀損ノ著シキヤ否ヤハ裁判所情況ヲ斟酌シテ之ヲ定ムヘキモノトス(六七八)

最高價競買人タルノ呼上ヲ受ケタル者カ有效ニ其競買ヲ取消シタルトキハ競落ヲ許スヘカラス此場合ニ於テハ民事訴訟法第六百五十條乃至第六百五十七條ノ規定ヲ準用スヘキモノナリ(六七八、六八五)

九 全ク競落ヲ許ササルトキハ更ニ競賣ヲ許スヘキカ爲ニ新競賣期日ヲ定ムル

場合ヲ除キ競落期日ニ於テ競落ヲ許ササル決定ヲ言渡スヘキモノトス(六七七、一)

一〇 競賣手續ノ利害關係人カ競落ノ許可ニ對スル異議ノ申立ヲ爲ササルカ若クハ其異議ノ申立ノ不當ナル爲メ又ハ職權ヲ以テ競落ヲ許ササル事由ナキ爲メ競落ヲ許スヘキ場合ニ於テハ競落期日ニ於テ競落ヲ許ス決定ヲ言渡スヘキモノトス(六七七、一)此決定ニ付テハ民事訴訟法第六百七十九條ノ規定ヲ參照スヘシ

七一

一一 競落期日ニ於テハ法律ノ定ムル所ニ從ヒ調書ヲ作成スヘキモノトス(六七七、二)

一二 競落ノ許否ニ關スル決定ニ對シテハ民事訴訟法第六百八十條又ハ第六百八十一條ノ規定ニ從ヒテ即時抗告ヲ爲スコトヲ得
抗告裁判所カ競落ノ許否ニ付テノ決定ニ對スル即時抗告ニ付キ裁判ヲ爲ス場合ニ於テハ民事訴訟法第六百八十二條及ヒ第六百八十三條ノ規定ニ從フヘキモノトス

一三 競落ヲ許ササル決定カ確定シタルトキハ競落人及ヒ競落ヲ求メタル競買人ハ競買ノ債務ヲ免ル(六八〇、三六八四)

一四 競落ヲ許ス決定ノ言渡アリタルトキハ競落人ハ之ニ因リテ其不動産ノ所

有權ヲ取得ス(六八六)然レトモ賣却代金支拂ノ義務ヲ完全ニ履行シタル後ニ非サレハ不動産ノ引渡ヲ求ムルコトヲ得ス(六八七、一)

一五 競落ヲ許ス決定ノ言渡アリタルトキハ競落人又ハ債權者ハ不動産ノ引渡アルマテ管理人ヲシテ其管理ヲ爲サシメシメコトヲ裁判所ニ申立ツルコトヲ得(六八七、三)尙ホ民事訴訟法第六百八十七條第三項ノ規定ヲ参照スヘシ

一六 競落人ノ支拂フコトヲ要スル競賣代金ハ不動産カ果實其他金銭ニ見積ルコトヲ得ヘキ利益ヲ生スル場合ニ於テハ競落ヲ許ス決定ノ言渡ノ日ヨリ其支拂ノ日ニ至ルマテ利息ヲ生ス(六九四)

第八項 賣却代金ノ支拂及ヒ配當

一 賣却代金ノ支拂及ヒ配當ハ裁判所カ競落ヲ許ス決定ノ確定後ニ職權ヲ以テ定ムル期日ニ於テ之ヲ爲スヘキモノトス(六九三)

二 賣却代金ハ其支拂ノ期日ニ於テ競落人ノ裁判所ニ支拂フヘキモノトス(六九四、三)

三 競落人ハ必シモ競賣代金即チ買入代金ノ全額ヲ支拂フコトヲ要スルモノニ非ス或金額ヲ買入代金ヨリ控除シ其殘額ノミヲ支拂フコトヲ要スルコトアリ左

ノ如シ

- 一 最高競買價額ノ保證ノ爲メ預リタル金額ハ之ヲ買入代金ニ算入スヘキモノトス(六九四、三)
- 二 競落人ハ賣却條件ニ依リ不動産ノ負擔タル債務ヲ引受クル外配當表ノ實施ニ際シ買入代金ノ額ニ充ツルヲ限トシ關係債權者ノ承諾ヲ得テ買入代金ノ支拂ニ代ヘ債務ヲ引受クルコトヲ得競落人ノ引受クヘキ債務額ハ之ヲ買入代金ニ算入スヘキモノトス又債權者カ競落人ナルトキハ其債權ノ配當額ハ之ヲ買入代金ニ算入シ以テ互ニ相殺スヘキモノナリ然レトモ競落人ノ引受クヘキ債務又ハ買入代金ニ算入スヘキ競落人ノ債權ニ對シ適當ナル異議アルトキハ競落人ハ之ニ相當スル代金ヲ支拂ヒ又ハ保證ヲ立ツヘキモノトス(六九九)
- 四 競落人カ買入代金支拂ノ期日ニ於テ其義務ヲ完全ニ履行セサルトキハ裁判所ハ法律ノ定ムル所ニ從ヒ不動産ノ再競賣ヲ爲スヘキモノトス(六八八)
- 五 差押不動産ノ上ニ存スル擔保物權カ法律上ノ賣却條件又ハ特別ノ賣却條件ニ從ヒ競落ニ因リ消滅スル場合ニ於テハ其擔保物權ヲ以テ擔保スル債權ヲ有スル債權者ニ對シ賣却代金ヲ以テ優先辨濟ヲ爲スヘキモノトス故ニ之ニ對シテハ

其代金ヲ配當セサヘカラス然レトモ反對ノ場合ニ於テハ其債權者ニ對シ賣却代金ヲ以テ辨濟ヲ爲スヘキモノニ非ス故ニ之ニ對シテ其代金ノ配當ヲ爲スヘカラササルナリ

六 賣却代金カ配當ニ與カル各債權者ヲ満足セシムルニ足ラサルトキハ法律ノ定ムル所ニ從ヒ一定ノ順位ニ依リ又ハ平等ニ其配當ヲ爲スヘキモノトス(六九二)
七 執行裁判所ハ配當ニ與カル各債權者ノ計算書又ハ配當ノ爲ニ存スル期日ニ出頭シタル總テノ利害關係人及ヒ執行力アル正本ニ依ラスシテ配當ヲ要求スル債權者ノ合意ニ基キテ配當表ヲ作り且此等ノ者ヲ訊問シテ配當表ヲ確定スヘキモノトス(六九二、六九五、六九六)

八 配當表ニ對シテハ債務者又ハ債權者ハ民事訴訟法第六百九十八條ニ定ムル所ニ從ヒ異議ヲ申立ツルコトヲ得

九 配當表ニ對スル異議ノ完結及ヒ配當表ノ實施ニ付テハ別段ノ規定アル場合ノ外配當手續ニ關スル民事訴訟法第六百三十條乃至第六百三十九條ノ規定ヲ準用スヘキモノトス(六九七)

一〇 裁判所カ配當表ヲ實施スルニ當リテハ配當調書ヲ作成スヘキモノトス(七

〇〇、一)而シテ配當表ヲ實施シタル後配當調書及ヒ競落許可決定ノ正本ヲ登記官吏ニ送付シテ左ノ事項ヲ之ニ囑託スヘキモノトス(七〇〇)

- 一 競落人ノ所有權ノ登記
 - 二 競落人ノ引受ケサル不動産ノ負擔ノ登記ノ抹消
 - 三 競賣申立ノ登記ノ抹消
- 右ニ掲ケタル登記及ヒ抹消ニ關スル一切ノ費用ハ競落人之ヲ負擔スヘキモノトス(七〇〇、二)

第三款 強制管理手續

- 一 強制管理手續ハ不動産ノ收益ヲ以テ債權者ノ請求ヲ辨濟スルコトヲ目的トスル手續ナリ
 - 二 第三者カ強制管理ヲ妨クヘキ權利ヲ強制管理ノ目的物タル不動産ニ付キ有スルコトヲ主張スルトキハ民事訴訟法第五百四十九條ノ規定ニ從ヒテ執行異議ノ訴ヲ提起スルコトヲ得(七一三)
 - 三 強制管理ハ債權者ノ申立ニ因リ之ヲ爲ス(六四一、二)
- 強制管理ノ申立ニハ強制競賣ノ申立ニ關スル民事訴訟法第六百四十二條及ヒ第

六百四十三條ノ規定ヲ準用スヘキモノナリ(七〇六、一)尙ホ同法第七百六條第二項ノ規定ヲ參照スヘシ

四 裁判所カ強制管理ノ申立ヲ許スヘキモノト認ムルトキハ強制管理開始決定ヲ爲スヘキモノトス此決定ニ於テハ強制管理ヲ開始スル旨ヲ宣言スルト同時ニ債權者ノ爲ニ不動産ヲ差押フル旨ヲ宣言シ且債務者カ管理人ノ事務ニ干渉スルコト及ヒ不動産ノ收益ニ付キ處分ヲ爲スコトヲ禁シ又不動産ノ收益ノ給付ヲ爲スヘキ第三者アルトキハ其第三者ニ爾後ノ給付ヲ管理人ニ爲スヘキコトヲ命スヘキモノナリ(六四四、一七〇六、七〇七)

五 強制管理開始決定ハ職權ヲ以テ債務者及ヒ之ニ對シテ不動産ノ收益ノ給付ヲ爲スヘキ第三者ニ之ヲ送達スヘキモノトス此決定ハ債務者ニ之ヲ送達スニ因リ其效力ヲ生シ又第三者ニ對シテハ之ニ送達ヲ爲スニ因リ其效力ヲ生ス(六四四、三七〇六、七〇七、三)

六 裁判所カ強制管理開始決定ヲ爲シタル後強制管理ノ申立アリタルコトヲ不動産登記簿ニ記入スヘキコトヲ職權ヲ以テ登記官吏ニ囑託スヘキモノトス登記官吏ハ此囑託ニ因リ登記ヲ爲ササルヘカラス(六五一七〇六)

強制管理ノ申立アリタルコトヲ登記シタルトキハ強制管理開始決定ノ效力ハ總テノ第三者ニ對シテ絶對ニ發生ス是レ法律カ此申立ヲ登記スヘキモノト定メタル趣旨ニ依リテ自ラ明ナリ

七 登記官吏ハ強制競賣ノ申立アリタルコトヲ登記シタル後不動産登記簿ノ謄本ヲ裁判所ニ送付シ且不動産上ノ權利者ヨリ差出シタル證書アルトキハ其抄本ヲ之ニ送付スヘキモノトス(六五二七〇六)

八 裁判所カ登記官吏ノ書面上ノ通知ニ依リ強制管理ノ開始ヲ妨クヘキ事由アルコトヲ明ニシタルトキハ情況ニ從ヒ直ニ強制管理ヲ取消シ又ハ其意見ヲ以テ定ムル期間内ニ其障礙ノ消滅シタルコトヲ證明スヘキコトヲ債權者ニ命シ債權者カ其期間内ニ此證明ヲ爲ササルトキハ職權ヲ以テ強制管理ヲ取消スヘキモノトス(六五三七〇六)

九 裁判所カ強制管理開始決定ヲ爲シタルトキハ租稅其他ノ公課ヲ主管スル官署ニ通知シテ強制管理開始決定アリタル不動産ノ負擔ニ係ル租稅其他ノ公課ノ有無及ヒ限度ヲ申出ツヘキコトヲ期間ヲ定メテ之ニ催告スヘキモノトス(六五三七〇六、七一一四)

一〇 強制管理開始決定ヲ爲シタル不動産ニ付キ強制管理ノ申立アルモ更ニ此決定ヲ爲スコトヲ得ス然レトモ適法ナル再度以後ノ強制管理ノ申立ハ之ヲ執行記録ニ添附スルニ因リ配當要求ノ效力ヲ生シ且既ニ開始セル強制管理力取消ト爲リタルトキハ強制管理開始決定アリタルト同一ノ效力ヲ生ス(七〇八、一、二、七、一〇)

右ニ述ヘタル所ニ反シ既ニ強制管理開始決定アリタル不動産ニ付キ競賣手續開始決定ヲ爲スコトヲ妨ケス又競賣手續開始決定又ハ假差押命令アリタル不動産ニ付キ強制管理開始決定ヲ爲スコトヲ妨ケサルナリ(七〇八、三)

一一 執行力アル正本ヲ有スル債權者ハ法律ノ定ムル所ニ從ヒ配當要求ヲ爲スコトヲ得(七〇九、七、一〇)

一二 不動産ノ強制管理ハ裁判所ノ選任スル管理人之ヲ爲ス(七一、一、一)

一三 管理人ハ不動産ノ管理及ヒ收益ヲ爲ス權利ヲ有シ且其管理及ヒ收益ノ爲メ必要ナルトキハ自ラ不動産ヲ占有スル權利ヲ有シ而シテ第三者ニ對シテハ其ノ給付スヘキ收益ヲ債務者ニ代リテ取立ツル權利ヲ有スルモノナリ(七一、二、三)

管理人ハ任務ノ施行ニ付キ裁判所ノ指揮監督ヲ受ケ且各債權者ニ對シテ其責ニ

任ス(七一、二、七、一五)

管理人ハ裁判所ノ定メタル報酬ヲ受クルコトヲ得(七一、二、一)

一四 管理人カ不動産ノ收益ヲ爲シタルトキハ直ニ其收益ノ中ヨリ不動産ノ負擔ニ係ル租稅其他ノ公課ヲ控除シタル後別段ノ手續ヲ要セスシテ管理ノ費用ヲ辨濟シ其殘額ヲ以テ債權者ニ辨濟ヲ爲スヘキモノトス(七一、四、一)

一五 配當ニ付キ債權者間ニ協議調ハサルトキハ管理人ハ其旨ヲ裁判所ニ届出ツヘキモノトス此届出アリタルトキハ裁判所ハ民事訴訟法第六百九十一條及ヒ第六百九十六條乃至第六百九十八條ノ規定ヲ準用シテ配當表ヲ作り管理人ヲシテ之ニ基キ債權者ニ辨濟ヲ爲サシムヘキモノナリ(七一、四)

一六 不動産ノ收益ヲ以テ各債權者ノ債權ヲ完済シタルトキハ裁判所ハ職權ヲ以テ強制管理ヲ取消スヘキモノトス(七一、六、二)又強制管理ノ續行ノ爲メ特別ノ費用ヲ要スル場合ニ於テ債權者カ必要ナル金額ヲ豫納セサルトキハ裁判所ハ強制管理ヲ取消ス決定ヲ爲スコトヲ得(七一、六、一、三)而シテ此決定ヲ爲シタルトキハ強制管理ニ關スル登記ノ抹消ヲ登記官吏ニ囑託スヘキモノトス(七一、六、四)

第四節 船舶ニ對スル強制執行

- 一 船舶即チ商船其他ノ海船ハ端舟其他櫓ノミヲ以テ運轉シ又ハ主トシテ櫓ノ權ヲ以テ運轉スル舟ヲ除キ事物ノ性質ニ因リ差異ノ生スル場合又ハ別段ノ規定アル場合ノ外不動産ノ強制競賣ニ關スル規定ニ從ヒ之ニ對シテ強制執行ヲ爲スヘキモノトス(七一七)
- 二 船舶ノ強制競賣ニ付テハ船舶カ差押ノ當時碇泊スル港ヲ管轄スル區裁判所ヲ以テ管轄執行裁判所トス(七一八)故ニ船舶カ差押ノ當時差押裁判所ノ管轄區域内ニ存在セザリシコトカ差押後ニ顯レタトキハ其裁判所ハ競賣手續ヲ取消スヘキモノトス(七二三)
- 三 強制競賣ノ申立ハ民事訴訟法第六百四十二條ノ規定ニ從フヘキモノナリ此申立ニハ同法第七百二十條ニ掲クル證書ヲ添附スヘキモノトス
- 四 裁判所ハ債權者ノ申立ニ因リ差押ト同時ニ又ハ其後ニ船舶ノ監守及ヒ保存ノ爲メ必要ナル處分ヲ命スヘキモノナリ(七二一)
- 五 差押ノ效力ハ競賣手續開始決定ヲ債務者ニ送達スルニ因リテ生ス(六四四)然レトモ裁判所ノ命ニ依リ船舶ノ監守及ヒ保存ノ爲メ必要ナル處分ヲ爲シタルトキハ其決定ノ送達前ト雖モ差押ノ效力ヲ生ス(七一八・七二一・二)

差押ノ效力ノ範圍及ヒ利害關係人ニ付テハ民事訴訟法第七百二十二條ノ規定ヲ參照スヘシ

- 六 裁判所ハ競賣手續開始決定ヲ爲シタル後強制競賣ノ申立アリタルコトヲ船舶登記簿ニ登記スヘキコトヲ之ヲ主管スル官署ニ囑託スヘキモノトス(六五一)然レトモ外國ノ船舶又ハ登記簿ニ登記セサル船舶ノ差押ヲ爲シタル場合ニ於テハ此規定ヲ適用セス(七二九)競賣ノ申立アリタルコトヲ登記シタルトキハ差押ノ效力ハ第三者ニ對シテ絕對ニ發生ス
- 七 裁判所ハ差押ヘタル船舶ヲ競賣手續ノ繼續スル間差押ノ港ニ碇泊セシムヘキモノトス然レトモ商業上ノ利益ノ爲メ適當トスル場合ニ於テハ總テノ利害關係人ノ申立ニ因リ航行ヲ許スコトヲ得(七一九)
- 八 裁判所ハ民事訴訟法第六百五十八條ノ規定ニ從ヒテ競賣期日ノ公告ヲ爲スヘキモノナリ(七二四)
- 九 定繫港ノ所在地ヲ管轄スル區裁判所ノ管轄區域外ニ於テ船舶ノ差押ヲ爲シタルトキハ執行裁判所ハ競賣期日ノ公告ヲ其區裁判所ニ送付シテ之ヲ其揭示板ニ揭示スヘキコトヲ囑託スヘキモノトス(七二五)

一〇 船舶ノ股分即チ船舶共有ノ持分ニ對スル強制執行ハ民事訴訟法第七百二十六條乃至第七百二十八條ノ規定ニ從フ外財產權ニ對スル強制執行ニ付テノ同法第六百二十五條ノ規定ニ從ヒテ之ヲ爲スモノトス(七二六舊商八四二)

第二章 金錢ノ支拂ヲ目的トセサル請求ノ爲

ニスル強制執行

第一節 物ノ引渡ヲ目的トスル請求ノ爲ニスル強制執行

一 債務者カ特定ノ有體動産又ハ代替物ノ一定ノ數量ヲ引渡スヘキ場合ニ於テハ執達吏ハ債權者ノ委任ニ因リ之ヲ債務者ヨリ取上ケテ債權者ニ引渡スヘキモノトス(七三〇)

二 債務者カ不動産又ハ人ノ住居スル船舶ヲ引渡シ又ハ明渡スヘキ場合ニ於テ現ニ之ヲ占有スルトキハ執達吏ハ債權者ノ委任ニ因リ債務者ノ占有ヲ解キ受取ノ爲ニ出頭セル債權者又ハ其代理人トシテ受取ノ爲ニ出頭セル者ニ占有ヲ得セシムヘキモノナリ(七三一、一二)

不動産又ハ人ノ住居スル不動産又ハ船舶ニシテ債務者ノ引渡シ又ハ明渡スヘキ

モノト共ニ現場ニ在ル有體動産ニシテ強制執行ノ目的物ニ非サルモノハ執達吏之ヲ取除キテ債務者ニ引渡スヘキモノトス若シ債務者カ不在ナルトキハ其代理人又ハ債務者ノ成長シタル家族若クハ雇人ニ之ヲ引渡スヘキモノナリ又債務者及ヒ此等ノ者カ不在ナルトキハ執達吏ハ右ノ有體動産ヲ債務者ノ費用ヲ以テ保管ニ付スヘキモノトス若シ債務者カ保管ニ付シタル有體動産ノ受取ヲ怠ルトキハ執達吏ハ執行裁判所ノ許可ヲ得テ差押物ノ競賣ニ關スル規定ニ從ヒテ之ヲ賣却シ其費用ヲ控除シタル後其代金ヲ債務者ノ爲ニ供託スヘキモノトス(七三一、一、三、四、五)

三 債務者ノ引渡スヘキ物カ第三者ノ手中ニ存スル場合ニ於テ第三者カ引渡ヲ拒ムトキハ執行裁判所ハ債權者ノ申立ニ因リ金錢債權ノ差押ニ關スル規定ニ從ヒ決定ヲ以テ第三者ニ對スル債務者ノ引渡ノ請求ヲ差押ヘタル後之ヲ債權者に轉付スヘキモノトス(五九八・六〇〇・七三二)

第二節 行爲ヲ目的トスル請求ノ爲ニスル強制執行

一 行爲ヲ目的トスル請求ノ爲ニスル強制執行ハ債務ノ性質カ強制履行ヲ許スト否トニ依リ其手續ヲ異ニス所謂強制履行トハ債務者ヲ強制シ之ヲシテ自ラ債

強制執行手續

各種ノ強制執行

金錢ノ支拂ヲ目的トセサル請求ノ爲ニスル強制執行

務ヲ履行セシムルコトヲ謂フ故ニ強制履行ハ間接執行ノ場合ノミニ限ルモノナ
 リ
 二 債務ノ性質カ強制履行ヲ許ス場合ニ於テハ第一審ノ受訴裁判所ハ債權者ノ
 申立ニ因リ決定ヲ以テ相當ノ期間ヲ定メ債務者カ其期間内ニ履行ヲ爲ササルト
 キハ遅延ノ時間ニ應シテ一定ノ賠償ヲ爲スヘキコト又ハ直ニ損害ノ賠償ヲ爲ス
 ヘキコトヲ之ニ命スルコトヲ要ス(七三四)
 右ノ決定ハ口頭辯論ヲ經スシテ之ヲ爲スコトヲ得然レトモ之ヲ爲ス前ニ債務者
 ヲ審訊スヘキモノトス(七三五)

三 債務ノ性質カ強制履行ヲ許ササル場合ニ於テハ債務ノ目的カ作爲タルト不
 作爲タルトニ依リテ強制執行ノ方法ヲ異ニス即チ左ニ説明スルカ如シ

一 債務ノ性質カ強制履行ヲ許ササル場合ニ於テ債務カ作爲ヲ目的トスルト
 キハ第一審ノ受訴裁判所ハ債權者ノ申立ニ因リ民法第四百十四條第二項ノ規
 定ニ從ヒ債務者ノ費用ヲ以テ第三者ニ之ヲ爲サシムルコトヲ債權者ニ許ス決
 定ヲ爲スヘキモノトス(七三三、一)
 右ノ決定ニ基キ債權者カ第三者ヲシテ債務ノ目的タル作爲ヲ爲サシムル爲ニ

要スル費用ハ債務者ノ負擔ニ歸ス債權者ハ此費用ヲ豫メ支拂フヘキコトヲ債
 務者ニ命センコトヲ第一審ノ受訴裁判所ニ申立ツルコトヲ得(七三三、二)

債務者カ法律關係ノ存在ヲ認諾シ又ハ其他ノ意思表示ヲ爲スヘキ場合ニ於テ
 ハ現行法上債務ノ性質カ強制履行ヲ許ササルモノト謂ハサルヘカラス然レト
 モ債務者カ法律關係ノ存在ヲ認諾スヘキコト又ハ其他ノ意思表示ヲ爲スヘキ
 コトヲ言渡ス判決ヲ受ケタル場合ニ於テハ其判決ノ確定ト共ニ認諾又ハ其他
 ノ意思表示ヲ爲シタルモノト看做サル然レトモ債權者カ反對給付ヲ爲シタル
 後ニ至リテ債務者カ意思表示ヲ爲スヘキ場合ニ於テハ民事訴訟法第五百十八
 條及ヒ第五百二十條ノ規定ニ從ヒ執行力アル正本ヲ債權者ニ付與シタルトキ
 ニ限リ此效力ヲ生ス(七三六)

二 債務ノ性質カ強制履行ヲ許ササル場合ニ於テ債務カ不作爲ヲ目的トスル
 トキハ第一審ノ受訴裁判所ハ債權者ノ申立ニ因リ民法第四百十四條第三項ノ
 規定ニ從ヒ債務者ノ費用ヲ以テ其ノ爲シタルモノヲ除却シ且將來ノ爲メ適當
 ノ處分ヲ命スル決定ヲ爲スヘキモノトス(七三三、一)

右ノ決定ヲ爲ス方法、費用ノ負擔及ヒ其前拂ハ性質上強制履行ヲ許ササル債務

強制執行手續

各種ノ強制執行

金錢ノ支拂ヲ目的トセサル請求ノ爲ニスル
 強制執行

カ作爲ヲ目的トスル場合ニ關シテ前ニ述ヘタル所ニ從フ

第七編 特別訴訟

第一章 證書訴訟

- 一 證書訴訟ハ一定ノ金額ノ支拂其他ノ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ニ付キ本案ニ關スル證據方法ヲ直ニ提出スル證書ニ制限シテ辨濟ヲ被告ニ言渡ス判決ヲ爲スコトヲ目的トスル訴訟手續ナリ
- 二 證書訴訟ニ於ケル證據方法ノ制限ハ原告及ヒ被告ニ對シテ存在ス
- 一 證書訴訟ヲ許スニハ一定ノ條件ノ存在スルコトヲ要ス左ノ如シ
- 二 證書訴訟ニ於テ提起スル訴ハ給付ノ訴タルコトヲ要ス
- 三 訴狀ニハ證書ノ原本又ハ謄本ヲ添附スルコトヲ要ス(四八五)
- 四 原告ハ證書訴訟ニ於ケル訴ヲ以テ一定ノ金額ノ支拂其他ノ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ノミヲ主張スルヲ得(四八四)
- 五 原告ハ證書訴訟ノ目的物タル請求ヲ起スノ理由タル總テノ必要ナル事實

ヲ直ニ提出スル證書ヲ以テ證明スルコトヲ要ス(四八四・四八七・三)
證書訴訟ノ目的物タル請求ヲ起スノ理由タル事實ハ其請求ノ辨濟ヲ求ムルノ理由タル事實ナリ故ニ請求ノ原因ニ屬スル事實ノ如キハ總テ茲ニ所謂請求ヲ起スノ理由タル事實ニ屬スルモノトス

六 證書訴訟ノ目的物タル請求ヲ起スノ理由タル事實ニ非サル原告主張ノ事實ニシテ本案ニ關スルモノ又ハ之ニ關スル證書ノ真正ニ付キ争アル場合ニ於テハ原告ハ證書ヲ以テ之ヲ證明スルコトヲ要ス是レ亦證書訴訟ノ要件タルコトハ民事訴訟法第四百八十九條第二項ノ規定ニ依リテ自ラ明ナル所ナリ

三 被告ハ妨訴抗辯ニ基キテ本案ノ辯論ヲ拒ムコトヲ得ス然レトモ裁判所ハ申立ニ因リ又ハ職權ヲ以テ妨訴抗辯ニ付キ辯論ノ分離ヲ命スルコトヲ得(四八六)又被告ハ反訴ヲ提起スルコトヲ得ス(四八七・一)

四 證書ノミヲ以テ證明スルコトヲ得ヘキ事實ニ關シテハ直ニ提出スル證書ノミニ限り證據方法トシテ之ヲ使用スルコトヲ得(四八七・三)

五 原告バ口頭辯論ノ終ニ至ルマテハ被告ノ承諾ナクシテ通常訴訟ノ手續ニ於テ訴訟ヲ繫屬セシメテ證書訴訟ヲ止ムルコトヲ得(四八八)

此場合ニ於テハ證書訴訟ハ直ニ終了シ之ニ接續シテ直ニ通常訴訟ノ成立ヲ來ス
六 訴カ一般ノ原則上不適法ナルトキハ不適法トシテ之ヲ却下スル判決ヲ爲スヘキモノナリ然レトモ其他ノ場合ニ於テハ以下述フル所ニ從ヒテ判決ヲ爲スヘキモノトス

七 訴ヲ以テ原告ノ主張シタル請求カ本來理由ナキコト明ナルトキ(即チ原告ノ主張スル事實ニ依レハ其請求ノ主張カ法律上不當ナルトキ)又ハ其請求カ適法ノ證據方法ニ依リ證明セラレタル被告ノ抗辯若クハ争ナキ其抗辯ニ依リテ理由ナキコト明ナルトキハ訴ヲ理由ナシトシテ却下スル判決即チ現行法ニ所謂原告ノ請求ヲ却下スル判決ヲ爲スヘキモノトス(四八九・一)

原告カ請求ノ拋棄ヲ爲シタル場合ニ於テハ一般ノ規定ニ從ヒテ之ニ敗訴ヲ言渡ス判決ヲ爲シ又原告カ口頭辯論期日ニ關席シタル場合ニ於テハ一般ノ規定ニ從ヒテ之ニ敗訴ヲ言渡ス關席判決ヲ爲スヘキモノナリ

被告カ請求ノ認諾ヲ爲シタル場合ニ於テハ一般ノ規定ニ從ヒテ之ニ敗訴ヲ言渡ス判決ヲ爲スヘキモノトス
八 以上述ヘタル所ニ從ヒテ判決ヲ爲スヘキ事情ノ存在セサル場合ニ於テハ裁

判所ハ證書訴訟ノ要件ノ存否ヲ調査シ其結果ニ基キテ左ニ述フル所ニ從ヒ判決ヲ爲スヘキモノトス

一 證書訴訟ノ要件カ存在セサルニ拘ラス原告カ證書訴訟ノ手續ニ依ル辯論及ヒ判決ヲ求ムルトキハ證書訴訟ニ於テハ訴ヲ許サストシテ之ヲ却下スル判決ヲ爲スヘキモノトス(四八九)即チ左ノ如シ

イ 證書訴訟ニ於テ訴ヲ提起スル旨ノ陳述ヲ訴狀ニ掲ケサルトキハ證書訴訟ニ於テハ訴ヲ許サストシテ之ヲ却下スル判決ヲ爲スヘキモノトス

ロ 證書訴訟ノ目的物タル請求ヲ起スノ理由タル事實ヲ證明スヘキ證書ノ原本又ハ謄本ヲ訴狀ニ添附セサルトキハ證書訴訟ニ於テハ訴ヲ許サストシテ之ヲ却下スル判決ヲ爲スヘキモノトス

ハ 原告カ訴ヲ以テ一定ノ金額ノ支拂其他ノ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ヲ主張セサルトキハ證書訴訟ニ於テハ訴ヲ許サストシテ之ヲ却下スル判決ヲ爲スヘキモノナリ

ニ 原告カ證書訴訟ノ目的物タル請求ヲ起スノ理由タル事實ニ付キ適法ノ證據方法ヲ以テ其ノ舉クヘキ證據ヲ申出テス又ハ完全ニ之ヲ舉ケサル場合

ニ於テハ被告カ口頭辯論期日ニ出頭セス又ハ法律上理由ナキ抗辯若クハ證書訴訟ニ於テ許ササル抗辯即チ適法ノ證書方法ヲ以テ證明セラレサル抗辯ヲ提出シタルトキト雖モ證書訴訟ニ於テハ訴ヲ許サストシテ之ヲ却下スル判決ヲ爲スヘキモノナリ

ホ 證書訴訟ノ目的物タル請求ヲ起スノ理由タル事實ニ非サル原告主張ノ事實ニシテ本案ニ關スルモノ又ハ之ニ關スル證書ノ真正ニ付キ争アル爲メ原告カ之ニ關スル證據ヲ舉クヘキニ拘ラス適法ノ證據方法ヲ以テ之ヲ申出テス又ハ完全ニ之ヲ舉ケサルトキハ證書訴訟ニ於テハ訴ヲ許サストシテ之ヲ却下スル判決ヲ爲スヘキモノトス

二 證書訴訟ノ要件カ存在スルトキハ被告ニ敗訴ヲ言渡ス判決ヲ爲スヘキモノトス蓋シ以上述ヘタル所ニ從ヒテ判決ヲ爲スヘキ事情ノ存在セサル場合ニ於テ證書訴訟ノ要件カ存在スルトキハ原告ノ請求ヲ認メテ被告ニ其辨濟ヲ命スルヨリ外ナキヲ以テナリ然レトモ原告ノ請求ヲ争ヒタル被告即チ請求ノ認諾ヲ爲ササル被告ニハ之ニ敗訴ヲ言渡ス判決ニ於テ其權利ノ行使ヲ留保スヘキモノトス被告カ法律上理由ナキ抗辯ヲ提出シタルトキ又ハ何等ノ抗辯ヲ提

出セサルトキ亦同シ(四九一、一)所謂被告ニ其權利ノ行使ヲ留保スルトハ通常訴訟ニ於テ防禦方法ヲ提出スル權利ヲ被告ニ留保スルコトヲ指スモノトス
右ニ述ヘタル留保ハ之ヲ判決主文ニ掲クヘキモノトス若シ之ヲ判決主文ニ掲ケサルトキハ被告ハ民事訴訟法第二百四十二條ノ規定ニ從ヒテ判決補充ノ申立ヲ爲スコトヲ得(四九一、二)

留保判決ハ解除條件附終局判決トス蓋シ訴訟ハ留保判決ノ言渡後仍ホ通常訴訟ノ手續ニ於テ繫屬シ被告ニ留保シタル防禦方法カ理由アル爲ニ原告カ請求ノ辨濟ヲ求ムルヲ得サルコト明ナルニ至リタルトキハ留保判決ヲ取消スヘキモノナルヲ以テナリ然レトモ留保判決ハ上訴及ヒ強制執行ニ關シテ終局判決ト看做サル(四九一、三)

留保判決ヲ以テ被告ニ其權利ノ行使ヲ留保シタルトキハ訴訟ハ通常訴訟ノ手續ニ於テ繫屬ス(四九二、一)故ニ此場合ニ於テハ證書訴訟ニ接續シテ通常訴訟ノ成立ヲ來ス從テ此場合ニ於ケル通常訴訟ノ基礎ヲ爲スモノハ留保判決ナリ然レトモ證書訴訟ニ接續シテ通常訴訟ノ成立スルニハ留保判決ノ確定スルコトヲ待タス是レ言渡シタル判決ニ基キテ訴訟手續ヲ續行スル當事者ノ權利ハ判

決ノ送達アリタルト否トニ拘ラス而シテ判決ハ其送達アルニ非サレハ確定セサルニ依リ明ナル所トス(二三五、二)

留保判決ノ言渡後通常訴訟ノ手續ニ於テ訴訟ヲ續行スルニ當リ原告カ請求ノ辨濟ヲ求ムルヲ得ルコトカ顯ルルトキハ留保ヲ取消シテ前判決ヲ維持スル判決ヲ爲スヘキモノトス之ニ反シテ原告カ請求ノ辨濟ヲ求ムルヲ得サルコトカ顯ルルトキハ判決ヲ以テ前判決ヲ廢棄スルト同時ニ訴ヲ理由ナシトシテ却下シ且一般ノ規定ニ從ヒ證書訴訟ノ費用ヲ併セテ訴訟ノ總費用ノ全部又ハ一部ノ負擔ヲ原告ニ言渡シ尙ホ前判決ニ基キテ被告ノ支拂ヒ又ハ給付シタルモノノ辨濟ヲ被告ノ申立ニ因リ原告ニ言渡スヘキモノトス(四九二、二)

留保判決ノ言渡後通常訴訟ノ手續ニ於テ訴訟ヲ續行スルニ當リ當事者カ口頭辯論期日ニ闕席シタルトキハ闕席判決ニ關スル規定ヲ準用ス(四九二、三)

九 被告カ其異議ニ關シテ證明ノ責任ヲ負擔スルニ拘ラス適法ノ證據方法ヲ以テ其ノ舉クヘキ證據ヲ申出テス又ハ完全ニ之ヲ舉ケサルトキハ證書訴訟ニ於テハ許サストシテ其異議ヲ却下スヘキモノトス(四九〇)

一〇 證書訴訟カ控訴裁判所ニ繫屬スル場合ニ於テハ民事訴訟法第四百二十六

條及ヒ第四百二十七條ノ規定ヲ適用スヘカラサルナリ(四九三)

一 證書訴訟ノ一種ニ爲替訴訟ナルモノアリ爲替訴訟トハ商法ニ規定スル手形ニ因ル請求ヲ目的トスル證書訴訟ヲ謂フ

爲替訴訟ハ商法ニ規定スル手形ニ因ル請求ヲ以テ其目的物ト爲スコトヲ要ス(四九四)然レトモ爲替訴訟ノ目的物タルコトヲ得ヘキ手形上ノ請求ハ一定ノ金額ノ支拂ヲ目的トスルモノニ限ル蓋シ爲替訴訟ハ證書訴訟ノ一種ナルカ故ニ民事訴訟法第四百八十四條ノ規定ニ從フヘキモノナルヲ以テナリ(商四四五、二號五二五、二號五三〇、二號)

爲替訴訟ニハ證書訴訟ノ規定ヲ適用スヘキモノトス但爲替訴訟ニ特別ナル規定アル場合ニ於テハ此限ニ在ラス爲替訴訟ニ特別ナル規定ハ左ノ如シ

- 一 爲替ノ訴ハ支拂地ノ裁判所又ハ被告カ普通裁判籍ヲ有スル地ノ裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得(四九五、一)
- 二 數人ノ手形義務者カ共同ニテ訴ヲ受クヘキ場合ニ於テハ支拂地ノ裁判所又ハ被告ノ各人カ普通裁判籍ヲ有スル地ノ裁判所之ヲ管轄ス(四九五、二)
- 三 訴狀ニハ爲替訴訟ニ於テ訴ヲ提起スル旨ノ陳述ヲ掲クルコトヲ要ス(四九

六、一

四 訴カ許スヘキモノナルトキハ直ニ口頭辯論期日ヲ定ムヘキモノトス(四九

六、二

五 口頭辯論期日ト訴狀送達トノ間ニハ少クトモ二十四時ノ時間ヲ存スルコトヲ要ス(四九六、三)

第二章 人事訴訟

一 人事訴訟トシテ人事訴訟手續法ニ掲ケタル手續ニ種種アリ左ノ如シ

- 一 婚姻事件ニ關スル手續
- 二 養子縁組事件ニ關スル手續
- 三 親子關係事件ニ關スル手續
- 四 相續人廢除事件ニ關スル手續
- 五 隱居事件ニ關スル手續
- 六 禁治産ニ關スル手續
- 七 準禁治産ニ關スル手續

八 失踪ニ關スル手續

- 二 人事訴訟手續法ニ掲ケタル手續ハ公益ト重大ナル關係ヲ有ス此手續ニ特別ナル規定ハ主トシテ此理由ニ因リテ生ス殊ニ人事訴訟手續法ニ於テ右ノ手續ニ關シ認めタル檢事ノ立會及ヒ職權主義ノ如キハ公益上ノ理由ニ出ツルモノニ外ナラス
- 三 人事訴訟手續法ニ掲ケタル手續ハ同法ニ別段ノ規定アル場合ヲ除キ民事訴訟法ノ規定ニ從フヘキモノトス是レ此規定ニ依ルヘカラサル場合ニ付キ人事訴訟手續法ニ於テ特ニ規定ヲ設ケタルニ依リテ自ラ明ナル所ナリ(人訴一〇・一一、二六三九、一)

第三章 督促手續

- 一 督促手續ハ債務者ニ對シテ支拂命令ヲ發スル手續ナリ即チ督促手續ニ於テハ支拂命令ヲ以テ債權者ノ請求ノ辨濟ヲ債務者ニ命スヘキモノトス
- 二 督促手續ヲ許スニハ左ノ條件ノ存在スルコトヲ要ス
 - 一 債權者カ一定ノ金額ノ支拂其他ノ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ヲ主張スルコトヲ要ス

督促手續ハ右ノ請求ニ付テノミ之ヲ許ス(三八二、一)然レトモ督促手續ニ於テ主張スルコトヲ得ヘキ請求ノ數額ノ如何ハ之ヲ問ハサルナリ

二 債權者カ反對給付ヲ爲ササルモ其請求ヲ主張スルコトヲ得ヘキコトヲ要ス

督促手續ハ請求ノ主張カ反對給付ニ繋ル場合ニ於テハ之ヲ許サス故ニ支拂命令ノ申請ノ趣旨ニ依レハ債權者カ反對給付ヲ爲スニ非サレハ其請求ヲ主張スルコトヲ得サルトキハ督促手續ヲ許ササルナリ(三八二、二)

三 督促手續ニ於テ發スヘキ支拂命令ノ送達ヲ外國ニ於テ爲シ又ハ公示送達ヲ以テ之ヲ爲スヘキトキハ督促手續ヲ許サス(三八二、二)

支拂命令ノ送達ヲ外國ニ於テ爲シ又ハ公示送達ヲ以テ之ヲ爲スヘキトキハ督促手續ヲ許サス(三八二、二)

三 支拂命令ハ區裁判所之ヲ發ス(三八三、一)又此命令ハ區裁判所ノ事物ノ管轄ニ制限ナキモノト看做シ通常訴訟ニ於ケル訴ニ付キ普通裁判籍又ハ不動産ノ裁判籍ノ存スヘキ地ヲ管轄スル區裁判所ノ管轄ニ專屬ス(三八三、二)

- 四 支拂命令ハ債權者ノ申請ニ因リ之ヲ發ス其申請ハ書面又ハ口頭ヲ以テ之ヲ爲スコトヲ得(三八四、一)
- 支拂命令ノ申請ニハ左ノ事項ヲ掲クルコトヲ要ス(三八四、二)
 - 一 當事者及ヒ裁判所ノ表示
 - 二 一箇又ハ數箇ノ請求ノ一定ノ數額、目的物及ヒ原因ノ表示
 - 三 支拂命令ヲ發スルコトヲ求ムル申立
 - 五 裁判所ハ支拂命令申請ノ趣旨ニ依リ支拂命令ヲ發スヘキヤ否ヤヲ調査スヘキモノトス故ニ裁判所カ此調査ヲ爲スニ當リテハ債權者ノ事實上ノ主張ヲ以テ其基礎ヲ爲スヘキモノナリ
 - 六 裁判所カ支拂命令ノ申請ヲ調査シタル結果ニ依リ其申請カ民事訴訟法第三百八十二條乃至第三百八十四條ノ規定ニ適當セス又ハ請求カ全ク理由ナク又ハ現ニ理由ナキコトヲ明ニシタルトキハ支拂命令ノ申請ヲ却下スル裁判ヲ爲スヘキモノナリ而シテ請求ノ一部ノミニ付キ支拂命令ヲ發スルコトヲ得サルトキト雖モ其申請ヲ却下スル裁判ヲ爲スヘキモノトス然レトモ數箇ノ請求中ノ或請求ノミカ理由アルトキハ其請求ノミニ付キ支拂命令ヲ發スヘキモノナリ(三八五、一、

二

- 今若シ請求ノ存在ヲ認ムヘカラサルトキハ請求ハ全ク理由ナキモノトス又請求ノ辨濟期カ到來セサルトキハ請求ハ現ニ理由ナキモノナリ
- 支拂命令ノ申請ヲ却下スル裁判ハ決定ヲ以テ之ヲ爲シ且職權ヲ以テ之ヲ債權者ニ送達スヘキモノトス蓋シ支拂命令ニ關スル裁判ハ口頭辯論ヲ經スシテ之ヲ爲スモノナルヲ以テナリ(二四五)
- 支拂命令ノ申請ヲ却下スル裁判ニ對シテハ不服ヲ申立ツルコトヲ得ス(三八五、三)
- 七 支拂命令ヲ發スルコトヲ得サル事情ナキトキハ裁判所ハ支拂命令ヲ發スヘキモノトス而シテ支拂命令ヲ發スルニ先チ債務者ヲ審訊スヘカラサルナリ(三八六、一)
 - 支拂命令ニハ左ノ事項ヲ記載スヘキモノトス(三八六、二)
 - 一 裁判所及ヒ當事者ノ表示
 - 二 一箇又ハ數箇ノ請求ノ一定ノ數額、目的物及ヒ原因ノ表示
 - 三 即時ノ強制執行ヲ避ケント欲セハ支拂命令送達ノ日ヨリ十四日ノ期間内ニ請求ヲ辨濟シ且裁判所ノ定メタル督促手續ノ費用ヲ債權者ニ辨濟スヘク又

ハ裁判所ニ異議ヲ申立ツヘキ旨ノ債務者ニ對スル命令
右ノ期間ハ手形上ノ請求ニ付テハ二十四時間其他ノ請求ニ付テハ申立ニ因リ
三日マテニ之ヲ短縮スルコトヲ得(三八六三)

支拂命令ハ異議ノ申立ヲ爲サスンハ債權者ニ辨濟ヲ爲スヘキ旨ヲ債務者ニ命ス
ルモノトス故ニ一ノ條件附命令ナリ(三八二)

支拂命令ハ職權ヲ以テ之ヲ債務者ニ送達シ債權者ニハ債務者ニ其送達ヲ爲シタ
ルコトヲ通知スヘキモノトス(二四五三八七)

八 債務者カ支拂命令ニ從ヒテ辨濟ヲ爲スコトヲ欲セサルトキハ之ニ對シテ異
議ノ申立ヲ爲ササルヘカラス支拂命令ニ對スル異議ノ申立ハ左ニ述フル所ニ從
フヘキモノトス

一 異議ノ申立ハ書面又ハ口頭ヲ以テ之ヲ爲スコトヲ得(三八八)

二 異議ノ申立ハ數箇ノ請求中ノ或請求ニ付キ又ハ或請求ノ全部若クハ一部
ニ付キ之ヲ爲スコトヲ得(三八九)

三 異議ノ申立ハ支拂命令送達ノ日ヨリ十四日ノ期間内ニ之ヲ爲スヘキモノ
トス(三八六二)然レトモ此期間カ經過スルニ拘ラス支拂命令ニ執行命令ヲ附セ

サル間ハ仍ホ異議ノ申立ヲ爲スコトヲ得(三九三、一)

四 異議ノ申立ハ支拂命令ヲ發シタル裁判所ニ之ヲ爲スヘキノトス

九 債務者カ請求ノ全部又ハ一部ニ付キ適當ノ時期ニ異議ノ申立ヲ爲シタルト
キハ支拂命令ハ其效力ヲ失フ(三八九、一)然レトモ債務者カ數箇ノ請求中ノ或請求
ニ付キ異議ヲ申立テタルトキハ支拂命令ハ他ノ請求及ヒ之ニ相當スル督促手續
ノ費用ノ部分ニ付キ仍ホ其效力ヲ有ス(三八九、二)茲ニ支拂命令カ其效力ヲ失フト
ハ之ニ執行命令ヲ附スルコトヲ得サルニ至ルヲ謂フ(三九三)

支拂命令ノ送達ニ因リテ生シタル權利拘束ノ效力ハ債務者カ適當ノ時期ニ異議
ノ申立ヲ爲スモ仍ホ存續ス(三八九、一)

一〇 適當ノ時期ニ異議ノ申立アリタルトキハ支拂命令ハ其效力ヲ失ヒ督促手
續ノ終了ヲ來スモ督促手續ニ牽連シテ通常訴訟ノ成立ヲ來ス即チ左ノ如シ

一 適當ノ時期ニ異議ノ申立アリタル場合ニ於テ請求ニ付キ起スヘキ訴カ區
裁判所ノ事物ノ管轄ニ屬スルトキハ其訴ハ支拂命令ノ送達ト同時ニ其命令ヲ
發シタル區裁判所ニ之ヲ提起シタルモノト看做サル故ニ民事訴訟法第三百七
十七條ノ規定ニ從ヒテ口頭辯論期日ヲ定メ當事者雙方ヲ呼出スヘキモノトス

(三九〇)

二 適當ノ時期ニ異議ノ申立アリタル場合ニ於テ請求ニ付キ起スヘキ訴カ地方裁判所ノ事物ノ管轄ニ屬スルトキハ當然通常訴訟ノ成立ヲ來スモノニ非ス故ニ此場合ニ於テ債權者カ請求ニ付キ判決ヲ得ントセハ管轄裁判所ニ訴ヲ提起セサルヘカラス從テ適當ノ時期ニ異議ノ申立アリタルコトハ之ヲ債權者ニ通知スヘキモノナリ債權者カ通知書ノ送達ヲ受ケタル日ヨリ一个月ノ期間内ニ管轄裁判所ニ訴ヲ提起セサルトキハ支拂命令ノ送達ニ因リテ生シタル權利拘束ノ效力ハ消滅ス(三九一)

適當ノ時期ニ異議ノ申立アリタル場合ニ於テハ督促手續ノ費用ハ支拂命令ノ目的物タル請求ニ關スル訴訟ノ費用ノ一部ト看做サル(三九二、二)然レトモ適當ノ時期ニ異議ノ申立アリタルニ當リ請求ニ付キ起スヘキ訴カ地方裁判所ノ管轄ニ屬スル場合ニ於テ債權者カ民事訴訟法第三百九十一條第二項ノ期間内ニ訴ヲ提起セサルトキハ督促手續ノ費用ハ債權者ノ負擔ニ歸ス(三九二、二)

一一 適當ノ時期ニ爲ササル異議ノ申立ハ之ヲ却下スヘキモノトス其却下ノ裁判ニ對シテハ不服ヲ申立ツルコトヲ得ス(三九五)

一二 支拂命令ニ對スル異議申立ノ期間カ經過シタルトキハ裁判所ハ債權者ノ申請ニ因リ支拂命令ヲ假ニ執行スルコトヲ得ヘキ旨ノ宣言ヲ爲スヘキモノトス但此宣言ヲ爲ス前ニ債務者カ異議ヲ申立テタルトキハ此限ニ在ラス(三九三、一)支拂命令ヲ假ニ執行スルコトヲ得ヘキ旨ノ宣言ハ支拂命令ニ附スル執行命令ヲ以テ之ヲ爲スヘキモノナリ(三九三、二)

一三 裁判所カ執行命令ヲ發スヘカラスト認メタルトキハ其申請ヲ却下スル決定ヲ爲スヘキモノナリ

執行命令ノ申請ヲ却下スル決定ハ職權ヲ以テ之ヲ債權者ニ送達スヘキモノトス(二四五)此決定ニ對シテハ即時抗告ヲ爲スコトヲ得(三九三、三)

一四 裁判所カ執行命令ヲ發スヘキモノト認メタルトキハ債權者ノ申請ニ從ヒテ支拂命令ニ執行命令ヲ附スヘキモノナリ

執行命令ニハ假執行ノ宣言ヲ掲クル外債權者ノ計算スル督促手續ノ費用ヲ掲クヘキモノトス(三九三、二)

執行命令ヲ附シタル支拂命令ハ亦單ニ之ヲ執行命令ト名ク

執行命令ハ假執行ノ宣言ヲ附シタル關席判決ト同一ノ效力ヲ有ス故ニ之ニ對シ

ヲ上訴ヲ爲スコトヲ得サルモ故障ノ申立ヲ爲スコトヲ得(三九四)同一ノ理由ニ依リ執行命令ハ直ニ之ヲ執行スルコトヲ得(五六一、二)

一五 執行命令ニ對スル故障ノ申立ハ支拂命令ヲ發シタル區裁判所ニ之ヲ爲スヘキモノトス

一六 執行命令ニ對スル故障ノ申立カ適法ナルトキハ訴訟手續ハ適當ノ時期ニ異議ノ申立アリタル場合ニ於ケル程度ニ復ス(二六〇)即チ此場合ニ於テハ適當ノ時期ニ異議ノ申立アリタルト同一ノ結果ヲ生シ支拂命令ハ其效力ヲ失ヒ督促手續ノ終了ヲ來スノミナラス督促手續ニ牽連シテ通常訴訟ノ成立ヲ來ス然レトモ執行命令ハ當然其效力ヲ失フモノニ非ス

一七 執行命令ニ對スル故障ノ申立アリタル後ノ手續ハ左ノ如シ

一 請求ニ關スル訴カ區裁判所ノ事物ノ管轄ニ屬スル場合ニ於テハ故障ノ申立ヲ受ケタル區裁判所ハ口頭辯論期日ヲ定メテ當事者雙方ヲ呼出シ辯論ノ結果ニ依リ故障ノ申立ヲ不合法トスルトキハ之ヲ不合法トシテ棄却スル判決ヲ爲スヘキモノナリ之ニ反シテ故障ノ申立ヲ適法トスルトキハ本案ノ辯論及ヒ裁判ヲ爲スヘキモノトス蓋シ執行命令ニ對スル故障ノ申立ハ適當ノ時期ニ於

ケル異議ノ申立ト同一ノ效力ヲ有スルカ故ニ請求ニ關スル訴カ區裁判所ノ事物ノ管轄ニ屬スル場合ニ於テハ其訴ハ支拂命令ノ送達ト同時ニ其命令ヲ發シタル區裁判所ニ之ヲ提起シタルモノト看做サレ督促手續ニ牽連シテ直ニ通常訴訟ノ成立ヲ來スヲ以テナリ本案ノ判決ニ於テハ執行命令ヲ維持スル旨ヲ宣言シ又ハ之ヲ廢棄シテ更ニ裁判ヲ爲スヘキモノトス

二 請求ニ關スル訴カ地方裁判所ノ事物ノ管轄ニ屬スル場合ニ於テハ故障ノ申立ヲ受ケタル區裁判所ハ口頭辯論期日ヲ定メテ當事者雙方ヲ呼出シ故障ノ申立カ適法ナルヤ否ヤ就中法律上ノ方式及ヒ期間ヲ遵守シテ故障ノ申立ヲ爲シタルヤ否ヤニ付キ辯論及ヒ裁判ヲ爲スヘキモノトス蓋シ執行命令ニ對スル故障ノ申立カ適法ナルトキハ之ニ對シ適當ノ時期ニ異議ノ申立アリタルト同一ノ效力ヲ生スルモ請求ニ關スル訴カ地方裁判所ノ事物ノ管轄ニ屬スル限ハ異議ノ申立ヲ受ケタル區裁判所ハ本案ノ辯論及ヒ裁判ヲ爲スヘキモノニ非サルヲ以テナリ而シテ故障ノ申立ヲ不合法トスルトキハ不合法トシテ之ヲ棄却スル判決ヲ爲シ又故障ノ申立ヲ適法トスルトキハ其ノ適法ナルコトヲ宣言スル判決ヲ爲スヘキモノトス

故障ノ申立ヲ適法トスル判決カ確定シタルトキハ適當ノ時期ニ異議ノ申立アリタルト同一ノ結果ヲ生ス故ニ支拂命令ハ故障ノ申立アリタル時ヨリ其效力ヲ失フ然レトモ此場合ニ於テモ支拂命令ノ送達ニ因リテ生シタル權利拘束ノ效力ハ仍ホ存續ス但債權者カ此判決ノ確定後一ヶ月ノ期間内ニ管轄裁判所ニ訴ヲ提起セサルトキハ其權利拘束ノ效力ハ消滅スルモノトス(三八九三九四)

一八 債務者カ執行命令ニ對シテ適當ノ時期ニ故障ノ申立ヲ爲サス若クハ其申立ヲ取下ケ又ハ故障申立ノ權利ヲ拋棄シタルトキハ執行命令ハ確定ス故障ノ申立カ確定判決ニ依リテ棄却セラレ若クハ執行命令カ確定判決ニ依リテ維持セラレタルトキ亦同シ

第四章 假差押手續及ヒ假處分手續

第一節 汎論

一 假差押及ヒ假處分ハ共ニ強制執行ノ結果ヲ保全スヘキ強制處分ナリ故ニ此二者ハ請求ノ保全ヲ目的トス(七三七七五五)然レトモ假處分ハ爭アル法律關係ニ付キ假ノ地位ヲ定ムル爲ニモ之ヲ爲スコトヲ得(七六〇)

二 假差押又ハ假處分ノ手續ニ關スル規定ニ於テ本案ノ管轄裁判所トハ第一審裁判所ナリ但本案カ現ニ控訴裁判所ニ繫屬スル場合ニ限リ其控訴裁判所ヲ以テ本案ノ管轄裁判所トス(七三九七五七七六一七六二)而シテ假差押又ハ假處分ノ手續ニ關シテ本案ト謂フハ假差押若クハ假處分ニ依リテ保全セラルヘキ請求ニ關スル訴訟又ハ假處分ニ依リテ假ノ地位ヲ定ムヘキ法律關係ニ關スル訴訟ナリ

三 假差押又ハ假處分ノ手續ニ於ケル申立ニ付テハ口頭辯論ヲ要セサルモノニ限リ急迫ナル場合ニ於テ裁判長裁判ヲ爲スコトヲ得(七六三)

第二節 假差押手續

第一款 汎論

一 假差押トハ金錢ノ債權又ハ金錢ノ債權ニ換ルコトヲ得ヘキ請求ニ付キ債務者ノ財産ニ對スル強制執行ノ結果ヲ保全スル爲メ債務者ニ對シテ其財産ノ處分ヲ禁スルコトヲ謂フ(七三七一)故ニ假差押ニ係ル財産ニ關スル債務者ノ處分ハ假差押ハ辨濟期ノ未タ到來セサル請求ニ付テモ之ヲ爲スコトヲ得(七三七二)

二 假差押ハ所謂假差押ノ理由ノ存在スル場合ニ於テ之ヲ爲ス假差押ノ理由ハ

特別訴訟 假差押手續及ヒ假處分手續

假差押ヲ爲スニ非サレハ後日強制執行ヲ爲スコト能ハス又ハ之ヲ爲スニ著シキ困難ヲ生スル恐アル事情ナリ而シテ外國ニ於テ強制執行ヲ爲スニ至ルヘキトキハ法律ニ於テ毎ニ假差押ノ理由ノ存在スルモノト認メタリ(七三八)

三 假差押手續ハ假差押命令ニ關スル手續ト其執行ニ關スル手續トニ區別セラ

ル
四 假差押命令ヲ發スヘキ裁判所ハ假差押ヲ爲スヘキ目的物ノ所在地ヲ管轄スル區裁判所又ハ本案ノ管轄裁判所ナリ(七三九)而シテ假差押命令ヲ執行スヘキモノハ後ニ説明スル如ク執達吏又ハ執行裁判所ナリ

第二款 假差押命令ニ關スル手續

一 假差押命令ハ債權者ノ申請ニ因リ之ヲ發ス假差押ノ申請詳言セハ假差押命令ノ申請ニハ左ノ事項ヲ掲クヘキモノトス(七四〇、一)

一 請求ノ表示

請求ヲ表示スルニハ其原因及ヒ目的物ヲ示シ且請求カ一定ノ金額ニ係ラサルトキハ其價額ヲ示スヘキモノトス

二 假差押ノ理由タル事實ノ表示

假差押ノ申請ハ口頭ヲ以テ之ヲ爲スコトヲ得(七四〇、三)

二 債權者ハ假差押ノ申請ヲ爲スニ當リ請求及ヒ假差押ノ理由ヲ説明スヘキモノトス(七四〇、二)唯債權者カ請求又ハ假差押ノ理由ヲ説明セサルトキト雖モ假差押ニ因リテ債務者ニ生スヘキ損害ノ爲メ裁判所ノ自由ナル意見ヲ以テ定ムル保證ヲ立ツルトキハ裁判所ハ假差押ヲ命スルコトヲ得(七四一、二)

債權者カ請求及ヒ假差押ノ理由ヲ説明シタルトキト雖モ裁判所ハ假差押ニ因リテ債務者ニ生スヘキ損害ニ付キ保證ヲ立ツルコトヲ債權者ニ命シ債權者カ之ヲ立テタル後ニ至リテ假差押ヲ命スルコトヲ得(七四一、三)保證ヲ立ツルコトヲ債權者ニ命スル裁判ハ口頭辯論ヲ經ルコトヲ要セス故ニ決定ヲ以テ之ヲ爲スヘキモノトス此裁判ハ之ヲ債務者ニ通知スルコトヲ要セス(七四二、二)

三 假差押ノ申請即チ假差押命令ノ申請ニ付テハ口頭辯論ヲ經スシテ裁判ヲ爲スコトヲ得(七四一、一)

假差押ノ申請ニ付キ口頭辯論ヲ爲ササル場合ニ於テハ決定ヲ以テ之ニ關スル裁判ヲ爲スヘキモノナリ假差押ノ申請ヲ却下スル決定ハ之ヲ債務者ニ通知スルコトヲ要セス(七四二、一)

假差押ノ申請ニ付テハ口頭辯論ヲ爲スコトヲ要セサルモ裁判所ハ其意見ニ從ヒ之ニ付キ口頭辯論ヲ爲スコトヲ得此場合ニ於テハ終局判決ヲ以テ其裁判ヲ爲スヘキモノトス即チ假差押ヲ命スル終局判決ヲ爲シ又ハ假差押ノ申請ヲ却下スル終局判決ヲ爲スヘキモノナリ(七四二)

假差押ヲ命スル裁判ハ決定タルト終局判決タルトヲ問ハス之ヲ假差押命令ト名ク

假差押命令ニハ左ノ事項ヲ掲クヘキモノトス

- 一 債權者カ保證ヲ立テタルトキハ其ノ保證ヲ立テタルコト及ヒ如何ナル方法ヲ以テ之ヲ立テタルヤヲ假差押命令ニ記載スヘキモノトス(七四一、四)
 - 二 假差押命令ニハ債務者カ假差押ノ執行ノ停止又ハ執行シタル假差押ノ取消ヲ求ムルコトヲ得ル爲ニ供託スヘキ金額ヲ掲クヘキモノトス(七四三)
 - 四 假差押ノ申請即チ假差押命令ノ申請ヲ却下スル決定ニ對シテハ一般ノ規定ニ從ヒテ抗告ヲ爲スコトヲ得(四五五七四二、一)
- 假差押決定ニ對シテハ抗告ヲ爲スコトヲ得然レトモ之ニ對シテ異議ノ申立ヲ爲スコトヲ得(七四四、一)

假差押決定ニ對スル異議ノ申立ハ左ニ述フル所ニ從フ

- 一 異議ノ申立ハ假差押決定ヲ爲シタル裁判所ニ之ヲ爲スヘキモノトス(七四五、一)
- 二 異議ノ申立ハ執行停止ノ效力ヲ有セス(七四四、三)
- 三 債務者ハ異議ノ申立ニ於テ假差押ノ取消又ハ變更ヲ申立ツル理由ヲ開示スヘキモノトス茲ニ假差押トハ決定ヲ以テ命シタル假差押即チ假差押決定ヲ指スモノナリ
- 四 異議ノ申立アリタルトキハ裁判所ハ口頭辯論ノ爲メ當事者ヲ呼出スヘキモノトス(七四五、一)
- 五 裁判所ハ口頭辯論ノ結果ニ依リ命シタル假差押即チ假差押決定ノ全部若クハ一部ノ認可、變更又ハ取消ヲ終局判決ヲ以テ言渡シ又其自由ナル意見ヲ以テ定ムル保證ヲ立ツルコトヲ條件トシテ其言渡ヲ爲スコトヲ得(七四五、二)
- 五 債權者カ假差押命令ヲ得ルニ當リ本案カ未タ繫屬セサルトキハ債務者ハ假差押裁判所ニ對スル申立ニ因リ一定ノ期間内ニ訴ヲ提起スヘキコトヲ債權者ニ命スル裁判ヲ求ムルコトヲ得(七四六、一)

債務者ノ申立ニ關スル裁判ハ口頭辯論ヲ經スシテ之ヲ爲スヘキモノトス(七四六、

一)

裁判所カ債務者ノ申立ヲ正當トスルトキハ相當ニ定ムル期間内ニ訴ヲ提起スヘキコトヲ債權者ニ命スル決定ヲ爲スヘキモノトス債權者カ此期間ヲ徒過シタルトキハ假差押裁判所ハ債務者ノ申立ニ因リ命シタル假差押即チ假差押命令ヲ取消ス終局判決ヲ爲スヘキモノトス(七四六、二)

六 假差押ノ理由カ消滅シ其他情況カ變更シタルトキ(例ヘハ請求カ辨濟ニ因リテ消滅シタルトキ)又ハ裁判所ノ自由ナル意見ヲ以テ定ムヘキ保證ヲ立ツルコトヲ申出ツルトキハ債務者ハ命シタル假差押即チ假差押命令ノ取消ヲ管轄裁判所ニ申立ツルコトヲ得而シテ決定ヲ以テ假差押ヲ命シタル場合ニ於テハ命シタル假差押即チ假差押決定カ異議申立後ノ手續ニ於テ認可セラレタル後ト雖モ亦其取消ヲ求ムルコトヲ得(七四七、一)

債務者ノ申立ニ付テハ終局判決ヲ以テ裁判ヲ爲スヘキモノトス其裁判ハ假差押ヲ命シタル裁判所又本案カ既ニ繫屬スルトキハ本案ノ裁判所之ヲ爲スヘキモノナリ(七四七、二)

第三款 假差押ノ執行

一 假差押ノ執行即チ假差押ヲ爲スコトハ假差押命令ノ執行ニ外ナラス假差押ハ強制執行ノ結果ヲ保全スル爲ニ之ヲ爲スモノナリ故ニ假差押ノ執行ニ付テハ別段ノ規定アル場合ノ外強制執行ノ規定ヲ準用スヘキモノトス(七四八)

二 假差押ノ執行ニ付キ説明ヲ爲スヘキモノハ左ノ如シ

一 假差押命令ハ直ニ之ヲ執行スルコトヲ得故ニ終局判決ヲ以テ假差押ヲ命シタル場合ニ於テモ其確定ヲ待タスシテ假差押ヲ爲スコトヲ得ヘシ是レ假差押命令ヲ言渡シ又ハ之ヲ債權者ニ送達シタル日ヨリ十四日ヲ經過セハ其執行ヲ爲スコトヲ得サル爲メ速ニ其執行ヲ爲スノ必要アルト此命令ヲ債務者ニ送達スル前ニモ其執行ヲ爲スコトヲ得ルトニ依リテ自ラ明ナル所ナリ(七四九、二、三)

二 假差押命令ハ之ニ執行文ヲ附記スルコトナクシテ其執行ヲ爲スコトヲ得然レトモ假差押命令ヲ發シタル後債權者又ハ債務者ニ承繼アル場合ニ於テ其執行ヲ爲スニハ假差押命令ニ執行文ヲ附記スルコトヲ要ス(五一五、二、五二〇、七四九、一)

- 三 假差押命令ハ之ヲ言渡シ又ハ申立人タル債權者ニ之ヲ送達シタル日ヨリ十四日ヲ徒過スルトキハ之ヲ執行スルコトヲ得ス(七四九、二)
- 四 假差押命令ノ執行ハ債務者ニ其送達ヲ爲ス前ト雖モ之ヲ爲スコトヲ得(七四九、三)
- 五 假差押ノ執行即チ假差押命令ノ執行ハ金錢ノ請求ノ爲ニスル強制執行ト同シク假差押ノ目的物ノ如何ニ依リ執達吏又ハ執行裁判所之ヲ爲スモノトス(五九五、六二五、六四一、七五〇、二)
- 六 動産ニ對スル假差押ノ執行ハ之ニ對スル強制執行ト同一ノ規定ニ從ヒテ之ヲ爲ス(七五〇、一)然レトモ左ニ掲クル差異アリ
 - イ 假差押ノ目的物タル金錢ハ之ヲ債權者ニ引渡スコトヲ得ス唯之ヲ供託スヘキノミ又假差押物ノ競賣及ヒ假差押ニ係ル有價證券ノ換價ハ之ヲ爲スコトヲ得ス然レトモ假差押物カ著シク價額ヲ減少スル恐アルトキ又ハ其貯藏ニ付キ不相應ノ費用ヲ要スルトキハ執行裁判所ハ債權者又ハ債務者ノ申立ニ因リ其物ヲ競賣シテ賣得金ヲ供託スヘキ旨ヲ執達吏ニ命スルコトヲ得(七五〇、四)

假差押ニ係ル有體動産ハ更ニ其假差押ヲ爲スコトヲ得ス唯照査手續ヲ實行スルコトヲ得ルノミ(五八六)

ロ 債權ノ假差押ニ付テハ第三債務者ニ對シテ債務者ニ辨濟ヲ爲スコトヲ禁スル命令ノミヲ爲スヘキモノトス(七五〇、三)故ニ債權ノ假差押ノ執行トシテ取立命令又ハ轉付命令ヲ發スルコトヲ得ス
債權ノ假差押ニ付テハ假差押命令ヲ發シタル裁判所ヲ以テ管轄執行裁判所トス(七五〇、二)

- 七 不動産ニ對スル假差押ノ執行ハ不動産登記簿ニ假差押命令ヲ記入スルニ依リテ之ヲ爲スヘキモノナリ(七五一)其記入ハ執行裁判所ニ於テ債權者ノ申立ニ因リ之ヲ登記官吏ニ囑託スヘキモノトス(六五一)
- 不動産ニ對スル假差押ノ執行ハ右ノ方法ニ依リテ之ヲ爲スモノトス然レトモ債權者ノ申立ニ因リ強制管理ヲ以テ之ヲ爲スコトヲ得(六四〇、三)此場合ニ於テハ保全スヘキ請求ニ相當スル金錢ヲ取立テテ之ヲ供託スヘキモノトス(七五二)
- 八 船舶ニ對スル假差押ノ執行ハ執行裁判所ノ命令ヲ以テ假差押ノ當時船舶ノ碇泊スル港ニ之ヲ碇泊セシムルニ依リテ之ヲ爲ス執行裁判所ハ債權者ノ申

立ニ因リ船舶ニ對スル假差押ノ執行ニ際シ又ハ其後ニ船舶ノ監守及ヒ保存ノ爲メ必要ナル處分ヲ爲スヘキモノナリ(七五三)

九 執行シタル假差押ノ取消ハ左ノ場合ニ於テ執行裁判所ノ裁判ヲ以テ之ヲ命ス

イ 債務者カ執行シタル假差押ノ取消ヲ求ムルコトヲ得ル爲ニ供託スヘキ金額ヲ供託シテ其取消ヲ求メタルトキハ執行裁判所ハ其取消ヲ命スル裁判ヲ爲スヘキモノトス(七四三、七五四、一、二)

ロ 假差押ノ執行ヲ續行スルニ付キ特別ノ費用ヲ要スル場合ニ於テ債權者カ之ヲ豫納セサルトキハ執行裁判所ハ職權ヲ以テ執行シタル假差押ノ取消ヲ命スル裁判ヲ爲スコトヲ得(七五四、二)

執行シタル假差押ノ取消ヲ命スル裁判ハ口頭辯論ヲ經スシテ之ヲ爲スコトヲ得故ニ此裁判ハ決定ヲ以テ之ヲ爲スヘキモノトス(七五四、三、四)

執行シタル假差押ノ取消ヲ命スル決定ニ對シテハ即時抗告ヲ爲スコトヲ得(七五四、四)

第三節 假處分手續

第一款 汎論

一 假處分ハ金錢ヲ目的トセサル請求ノ爲ニスル強制執行ノ結果ヲ保全スル爲メ係爭物ニ關シテ爲ス強制處分又ハ爭アル法律關係ニ付キ假ノ地位ヲ定ムル爲メ其法律關係ニ關シテ爲ス強制處分ナリ

二 金錢ヲ目的トセサル請求ノ爲ニスル強制執行ノ結果ヲ保全スル爲メ係爭物ニ關シテ爲ス假處分ハ係爭物ノ現狀ノ變更ニ因リ當事者ノ一方カ權利ノ實行ヲ爲スコト能ハス又ハ之ヲ爲スニ著シキ困難ヲ生スル恐アル場合ニ於テ之ヲ爲スコトヲ得(七五五)此事情ハ右ノ假處分ノ理由ナリ茲ニ係爭物トハ當事者ノ一方ノ主張ニ係ル請求ノ目的ヲ指スモノトス而シテ其目的ノ有體物タルト否トヲ問ハサルナリ

三 爭アル法律關係ニ付キ假ノ地位ヲ定ムヘキ假處分ハ其法律關係ニ關シテ一時ノ狀態ヲ定ムルモノニ外ナラス
右ノ假處分ハ繼續スル法律關係ニ付キ著シキ損害ヲ避ケ若クハ急迫ナル強暴ヲ防ク爲メ又ハ其他ノ理由ニ因リ必要アル場合ニ於テ之ヲ爲スコトヲ得(七六〇)斯ル必要ハ此假處分ノ理由ナリ

第二款 手續

一 假處分手續ハ假處分命令ニ關スル手續及ヒ其執行ニ關スル手續ニ區別セラ
ル而シテ此等ノ手續ニ付テハ假差押命令ニ關スル手續及ヒ其執行ニ關スル手續
ノ規定ヲ準用スヘキモノトス但別段ノ規定アルトキハ此限ニ在ラス(七五六)

二 假處分手續ニ付キ説明ヲ爲スヘキモノハ左ノ如シ

一 假處分命令ヲ發スヘキ裁判所ハ本案ノ管轄裁判所ナリ然レトモ係争物ノ
所在地ヲ管轄スル區裁判所ハ後ニ説明スル如ク急迫ナル場合ニ限り假處分命
令ヲ發スルコトヲ得(七五七、二)

二 本案ノ管轄裁判所ハ急迫ナル場合ニ於テハ假處分ノ申請ニ付キ口頭辯論
ヲ經スシテ裁判ヲ爲スコトヲ得(七五七、二)

本案ノ管轄裁判所カ假處分ノ申請ニ付キ口頭辯論ヲ命シタル場合ニ於テハ判
決ヲ以テ其裁判ヲ爲シ口頭辯論ヲ命セサル場合ニ於テハ決定ヲ以テ其裁判ヲ
爲スヘキモノトス(七四二)

假處分ヲ命シ又ハ其申請ヲ却下スル判決ニ對シテハ上訴又ハ故障ノ申立ヲ爲
スコトヲ得而シテ假處分ヲ命スル決定ニ對シテハ假處分裁判所ニ異議ノ申立

ヲ爲シ(七四四)又假處分ノ申請ヲ却下スル決定ニ對シテハ抗告ヲ爲スコトヲ得
(四五五、七四二)

三 裁判所ハ其意見ニ從ヒ假處分ノ目的ヲ達スルニ必要ナル處分ヲ定ムヘキ
モノトス(七五八、一)殊ニ裁判所ハ其意見ニ從ヒ假處分ノ方法トシテ保管人ヲ置
キ之ヲシテ係争物ノ保管ヲ爲サシメ又ハ債務者ニ或行爲ヲ命シ若クハ之ヲ禁
シ又ハ之ニ金錢其他ノ物ノ給付ヲ命スルコトヲ得是レ假處分ノ方法トシテ法
律ノ認メタル所ナリ(七五八、二)又裁判所ハ其意見ニ從ヒ假處分ノ方法トシテ債
務者カ不動産ヲ讓渡シ又ハ之ヲ擔保ニ供スルコトヲ禁スルヲ得ヘシ是レ亦假
處分ノ方法トシテ法律ノ認メタル所ナリ(七五八、三)

四 金錢ノ請求ノ爲ニスル強制執行ノ結果ヲ保全スルコトト密接ノ關係ヲ有
スル假差押手續ノ規定ハ之ヲ假處分手續ニ準用スヘカラサルモノトス殊ニ命
シタル假差押又ハ執行シタル假差押ノ取消ヲ保證ヲ立テシメテ許ス假差押手
續ノ規定ハ之ヲ假處分ノ手續ニ準用スヘカラサルナリ(七四三、七四五、二、七四七、
一、七五四)然レトモ特別ノ事情アルトキハ命シタル假處分又ハ執行シタル假處
分ノ取消ヲ保證ヲ立テシメテ許スコトヲ得(七五九)

特別訴訟 假差押手續及ヒ假處分手續

五 假處分ノ執行即チ假處分命令ノ執行ハ假差押ノ執行ニ關スル規定ヲ準用シテ之ヲ爲スヘキモノナリ然レトモ其方法ハ假處分命令ノ内容ニ依リテ異ナル唯假處分命令ヲ以テ不動産ヲ讓渡シ又ハ之ヲ擔保ニ供スルコトヲ債務者ニ禁シタルトキハ假處分裁判所ハ民事訴訟法第七百五十一條ノ規定ヲ準用シ職權ヲ以テ不動産登記簿ニ其禁止ノ記入ヲ爲サシメ以テ假處分ヲ執行スヘキモノトス(七五八、三)

六 急迫ナル場合ニ於テハ係争物ノ所在地ヲ管轄スル區裁判所ハ假處分ノ申請ニ因リ假處分命令ヲ發スルコトヲ得(七六一、一)

區裁判所ハ假處分ノ申請ニ付キ口頭辯論ヲ經スシテ裁判ヲ爲スコトヲ得(七六一、三)此裁判ハ口頭辯論ヲ經タルト否トヲ問ハス決定ヲ以テ之ヲ爲スヘキモノトス

區裁判所カ債權者ノ申請ヲ却下スル裁判ヲ爲シタルトキハ口頭辯論ヲ經サル場合ニ限り其裁判ニ對シテ抗告ヲ爲スコトヲ得(四五五)然レトモ區裁判所ノ發シタル假處分命令ニ對シテハ抗告ヲ爲スコトヲ得サルノミナラス此區裁判所ニ異議ノ申立ヲ爲スコトヲ得ス是レ區裁判所カ假處分命令ヲ發シタル場合ニ

於テハ次ニ説明スル如ク債務者ノ利益ヲ維持スル手續アルカ爲ナリ

區裁判所ノ發スル假處分命令ニ於テハ命シタル假處分即チ假處分命令ノ當否ニ關スル口頭辯論ノ爲メ相手方タル債務者ヲ呼出スコトヲ債權者ヨリ本案ノ管轄裁判所ニ申立ツヘキ期間ヲ定ムヘキモノトス(七六一、一)

債權者カ區裁判所ノ發シタル假處分命令ノ當否ニ關スル口頭辯論ノ爲メ債務者ヲ呼出スコトヲ本案ノ管轄裁判所ニ申立テタルトキハ其裁判所ハ口頭辯論ヲ經タル後判決ヲ以テ裁判ヲ爲スヘキモノナリ此判決ニ於テハ區裁判所ノ發シタル假處分命令ノ認可、變更又ハ取消ヲ言渡スヘキモノトス

右ニ述ヘタル所ニ反シ債權者カ區裁判所ノ發シタル假處分命令ノ當否ニ關スル口頭辯論ノ爲メ債務者ヲ呼出スコトヲ前述ノ期間内ニ本案ノ管轄裁判所ニ申立テサルトキハ區裁判所ハ債務者ノ申立ニ因リ其ノ命シタル假處分即チ假處分命令ヲ取消スヘキモノトス(七六一、二)

債務者ノ申立ニ關スル裁判ハ口頭辯論ヲ經スシテ之ヲ爲スコトヲ得(七六一、三)債務者ノ申立ヲ却下スル決定ニ對シテハ口頭辯論ヲ經サル限ハ抗告ヲ爲スコトヲ得(四五五)而シテ其申立ニ從ヒテ假處分命令ヲ取消ス決定ニ對シテハ民事

訴訟法第七百五十四條ノ規定ノ準用ニ依リ即時抗告ヲ爲スコトヲ得(七五六)

三六〇

第八編 公示催告手續及ヒ仲裁手續

第一章 公示催告手續

- 一 公示催告手續ハ裁判所カ公示方法ヲ以テ知レサル利害關係人ニ請求又ハ權利ノ届出ヲ催告シ其届出ナキ場合ニ於テ失權ヲ生セシムルコトヲ目的トスル手續ナリ(七六四、一)
- 二 公示催告手續ハ法律ニ規定アル場合ニ限り之ヲ許ス(七六四、一)唯民事訴訟法ハ如何ナル場合ニ於テ公示催告手續ヲ許スヘキヤヲ規定セス故ニ公示催告手續ヲ許ス場合ハ他ノ法律ノ規定ニ依リテ定マルモノトス
- 三 公示催告手續ハ區裁判所ノ管轄ニ屬ス而シテ何レノ區裁判所ノ管轄ニ屬スルヤハ公示催告手續ヲ許ス法律ノ規定ニ依リテ定マルモノナリ(七六四、二)
- 四 公示催告ハ申立ニ因リ之ヲ爲ス此申立ニ關スル裁判ハ口頭辯論ヲ經スシテ之ヲ爲スコトヲ得(七六五)
- 五 公示催告ノ申立ヲ許スヘキトキハ公示催告ヲ爲スヘキモノトス公示催告ニハ殊ニ左ノ事項ヲ掲クヘキモノナリ(七六五、三)

公示催告手續及ヒ仲裁手續 公示催告手續

三六一

- 一 申立人ノ表示
 - 二 請求又ハ權利ヲ公示催告期日マテニ届出ツヘキ旨ノ催告
 - 三 届出ヲ爲ササルニ因リテ生スヘキ失權ノ表示
 - 四 公示催告期日ノ指定
- 公示催告ハ法律ノ規定ニ從ヒテ之ヲ公告スヘキモノナリ(七六六)
- 公示催告ヲ官報又ハ公報ニ掲載シタル日ト公示催告期日トノ間ニ存スヘキ時間即チ公示催告期間ハ法律ニ別段ノ定ナキ限ハ二个月以上タルコトヲ要ス(七六七)
- 六 公示催告ノ目的物タル請求又ハ權利ノ届出アリタルトキハ公示催告手續ハ當然終了シ公示催告ノ申立人ハ其目的ヲ達スルコト能ハサルニ至ル尙ホ民事訴訟法第七百六十九條及ヒ第七百七十條ノ規定ヲ參照スヘシ
- 七 公示催告期日ノ前又ハ其期日ニ於テ公示催告ノ目的物タル請求又ハ權利ノ届出ナキトキハ裁判所ハ公示催告申立人ノ申立ニ因リ除權判決ヲ以テ失權ヲ宣言スヘキモノトス(七六九、一)然レトモ公示催告期日ノ終リタルニ拘ラス除權判決ヲ爲スマテニ届出アリタルトキハ適當ノ時期ニ届出アリタルモノト看做サル故ニ此場合ニ於テハ除權判決ヲ爲スコトヲ得ス(七六八)

- 除權判決ノ申立ハ公示催告期日ニ於テ之ヲ爲スヘキモノトス若シ公示催告ノ申立人カ公示催告期日ニ出頭セサルトキハ其期日ハ終了ス然レトモ或期間内ニ限リ新期日ヲ指定シテ公示催告手續ヲ完結スルコトヲ得(七七一、七七二)
- 裁判所ハ除權判決ヲ爲ス前ニ詳細ナル探知ヲ爲スニ必要ナル命ヲ發スルコトヲ得(七六九、二)
- 裁判所ハ除權判決ノ重要ナル趣旨ヲ官報又ハ公報ニ掲載シテ其公告ヲ爲スコトヲ得(七七三)
- 八 除權判決ノ申立ヲ却下スル決定竝ニ除權判決ニ附シタル制限及ヒ留保ニ對シテハ即時抗告ヲ爲スコトヲ得又公示催告手續ヲ中止スル決定ニ對シテハ一般ノ規定ニ從ヒ抗告ヲ爲スコトヲ得ヘシ(一八九、七六九、三)
- 九 除權判決ニ對シテハ上訴ヲ爲スコトヲ得ス(七七四、一)然レトモ民事訴訟法第七百七十四條第二項ニ掲クル場合ニ於テハ除權判決ニ對シ公示催告ノ申立人ニ對スル訴ヲ以テ催告裁判所ノ所在地ヲ管轄スル地方裁判所ニ不服ヲ申立ツルコトヲ得
- 除權判決ニ對スル不服申立ノ訴ハ一定ノ期間内ニ之ヲ提起スヘキモノトス(七七

五)

一〇 盜取セラレ又ハ紛失若クハ滅失シタル爲替手形其他法律ノ規定ニ依リ無効ト爲スコトヲ得ヘキ證書ノ無効ヲ宣言スルコトヲ目的トスル公示催告手續ハ特別ノ規定ニ從フモノトス(七六四七七七民法施行法五七商二八一)

右ノ公示催告手續ニ特別ナル規定ハ左ノ如シ

- 一 無記名證券又ハ裏書ヲ以テ移轉スルコトヲ得ヘキ證書ニシテ略式裏書即チ白地裏書ヲ附シタルモノニ付テハ其最後ノ所持人公示催告ノ申立ヲ爲スコトヲ得而シテ其他ノ證書ニ付テハ證書ニ依リテ權利ヲ主張スルコトヲ得ヘキ者此申立ヲ爲スコトヲ得(七七八)
- 二 公示催告手續ノ管轄ハ民事訴訟法第七百七十九條ノ規定ニ依リテ定マル
- 三 申立人ハ其申立ノ理由アルコトヲ明ニスル爲メ民事訴訟法第七百八十條ニ掲クル行爲ヲ爲スヘキモノトス
- 四 公示催告ニハ公示催告期日マテニ裁判所ニ權利ヲ届出テ且其證書ヲ提出スヘキ旨ヲ證書ノ所持人ニ催告シ又失權トシテ證書ノ無効ヲ宣言スヘキ旨ヲ戒示スヘキモノトス(七八一)

五 公示催告ノ公告及ヒ公示催告期間ノ指定ハ民事訴訟法第七百八十二條及ヒ第七百八十三條ノ規定ニ從フ

六 除權判決ニ於テハ證書ヲ無効ナリト宣言スヘキモノトス(七八四、一)

除權判決ノ重要ナル趣旨ハ官報又ハ公報ヲ以テ之ヲ公告ス(七八四、二)

七 除權判決ニ對スル不服申立ノ訴ニ依リ除權判決ニ於ケル無効ノ宣言ヲ取消ス判決ヲ爲シタルトキハ其判決ノ確定後官報又ハ公報ヲ以テ之ヲ公告スヘキモノトス(七八四、三)

八 除權判決ノ言渡アリタルトキハ公示催告ノ申立人ハ證書ヲ所持セサルモ證書ニ因リテ債務ヲ負擔スル者ニ對シ證書ニ因ル權利ヲ主張スルコトヲ得(七八五)然レトモ除權判決ノ言渡ハ第三者カ公示催告ノ申立人ニ對シテ證書ニ因ル權利ヲ自己ノ爲ニ主張スルコトヲ妨ケサルナリ

第二章 仲裁手續

一 仲裁手續ハ當事者間ノ仲裁契約ヲ基礎トシテ仲裁人ニ依リ當事者間ノ法律上ノ争ヲ裁斷スルコトヲ目的トスル手續ナリ

二 仲裁契約ハ法律上ノ争ヲ以テ其目的物ト爲スモノトス仲裁契約ノ目的物タル法律上ノ争ハ一定セサルヘカラス然レトモ其争ハ將來ノ争タルモ可ナリ唯將來ノ法律上ノ争ヲ目的物トスル仲裁契約ハ一定ノ法律關係及ヒ其法律關係ヨリ生スル争ニ關スルトキニ限り其效力ヲ生ス(七八七)

仲裁契約ハ當事者カ係争物ニ付キ和解ヲ爲スコトヲ得ヘキトキニ限り其效力ヲ生ス(七八六)

仲裁契約ハ當事者カ民事訴訟法第七百九十三條ノ場合ニ付キ別段ノ定ヲ爲サザリシトキハ其效力ヲ失フ

三 仲裁人ノ選定及ヒ忌避ニ付テハ民事訴訟法第七百八十九條乃至第七百九十二條ノ規定ヲ參照スヘシ

四 仲裁手續ニ付キ當事者ノ合意アラサル場合ニ於テ別段ノ規定ナキトキハ仲裁人ハ自由ノ意見ヲ以テ其手續ヲ定ムヘキモノナリ(七九四・七九五・七九七・七九九・八〇一・五號)

五 當事者ハ仲裁人ノ爲スコトヲ得サル行爲ニシテ仲裁判斷ヲ爲スニ必要ナルモノヲ爲スコトヲ求ムル申立ヲ管轄裁判所ニ爲スコトヲ得(七九六)

六 仲裁判斷即チ當事者間ノ法律上ノ争ニ付キ仲裁人ノ爲シタル判斷ハ當事者間ニ於テ確定判決ト同一ノ效力ヲ有ス(八〇〇)然レトモ仲裁判斷ニ依ル強制執行ハ執行判決ニ依リテ其ノ許スヘキコトヲ言渡シタルトキニ限り之ヲ爲スコトヲ得(八〇二・二)

當事者カ執行判決ヲ得ントセハ訴ヲ提起セサルヘカラス執行判決ハ仲裁判斷ノ取消ヲ求ムルコトヲ得ヘキ理由アルトキハ之ヲ爲スコトヲ得ス(八〇二・二)

當事者ハ民事訴訟法第八百一條及ヒ第八百三條ノ規定ニ從ヒテ仲裁判斷ノ取消ヲ申立ツルコトヲ得

仲裁判斷ノ取消ハ訴ヲ以テ之ヲ申立ツヘキモノトス此訴ノ爲ニ存スル期間及ヒ仲裁判斷ヲ取消ス判決ニ付テハ民事訴訟法第八百四條ノ規定ヲ參照スヘシ

七 仲裁手續ニ關聯スル訴ノ管轄ハ民事訴訟法第八百五條ノ規定ニ依リテ定マル

民事訴訟法一斑終

大正八年十月二十五日初版印刷
 大正八年十月二十日再版印刷
 大正十年二月廿五日再版發行

民事訴訟法一斑與付
 定價金貳圓七拾錢
 上製本金
 六拾錢增



著者 仁井田益太郎

發行者 江草重忠

印刷者 松澤玨三

東京市神田區一ツ橋通町五番地
 東京市麴町區下六番町十七

發行所

東京市神田區一ツ橋通町五番地
 電話九段三三三番
 接警貯金口座東京三三三番

有斐閣雜誌

發賣所

東京市神田區南神保町十三番地
 振替口座東京五四〇六番
 東京市本郷區森川町一番地

有斐閣雜誌
 終閣書房



(會勢同〔番九六三九話電〕地番七十町番六下區町總市京東 所刷印)

法學博士
仁井田益太郎先生著

訂正 親族法相續法論
增補

菊判上製全一冊
正價金六圓
送料内地金貳拾四錢

本書は親族法相續法の規定及び理論を簡明に説明し尙ほ其の規定と民事訴訟法、人事訴訟手續法其他の助法との關係に論及せる其書にして前版賣切後中議を費やし博士の懇切なる修正を経て今回發賣せるもの、而して卷末に事項索引を挿入して實際家の便に供へられたり。

訂正 民事訴訟法大綱
增補

菊判上製全一冊
正價金七圓七拾錢
送料内地金貳拾四錢

本書は著者の眞に公にせる民事訴訟法要論及大綱の原版焼失せるを機とし此二者に代へて刊行せる新著也。而して民事訴訟法及人事訴訟手續法の規定の要旨を説明すると共に或程度に於て理論上の釋明を試み他の現行法との關係の要點を擧げ併せて事項索引及條文案引を挿入して發賣し今回重版に際し更に卷末へ訴訟記録を附し民事訴訟の規定を會得し易からしめたり。

382
560

終

