

『執行関係訴訟の理論と実務〔第2版〕』

●目次●

第1章 総論

| | |
|------------------------------|---|
| 第1 民事執行の意義・理念と執行関係訴訟 | 2 |
| 1 民事執行の意義 | 2 |
| 2 民事執行の理念——特に執行関係訴訟との関係において | 3 |
| (1) 迅速かつ実効的な権利実現 | 3 |
| (2) 実体的正当性と手続の適正 | 3 |
| (3) 民事執行の理念と執行関係訴訟の関係 | 4 |
| 第2 執行関係訴訟の類型 | 4 |
| 1 不当執行に対する救済を目的とする訴訟（権利救済訴訟） | 4 |
| (1) 請求異議の訴え | 4 |
| (2) 執行文付与に対する異議の訴え | 5 |
| (3) 第三者異議の訴え | 5 |
| (4) 配当異議の訴え | 5 |
| 2 債権者の権利実現を助力する訴訟（権利実現訴訟） | 5 |
| (1) 執行判決を求める訴え | 5 |
| (2) 執行文付与の訴え | 6 |
| (3) 取立訴訟 | 6 |
| 第3 民事執行手続の流れと執行関係訴訟 | 6 |
| 1 総論 | 6 |
| 2 債務名義・執行文と執行関係訴訟 | 7 |
| (1) 権利救済訴訟との関係 | 7 |
| (2) 権利実現訴訟との関係 | 8 |
| 3 責任財産と執行関係訴訟 | 9 |

目 次

| | | |
|-----------|-------------------|-----------|
| 4 | 担保権実行等と執行関係訴訟 | 9 |
| 第4 | 民事執行手続のIT化 | 10 |
| 1 | はじめに | 10 |
| 2 | 民事執行手続のIT化の内容 | 11 |
| (1) | 書面の電子化関係 | 11 |
| (ア) | オンライン申立て | 11 |
| (イ) | 債務名義正本の提出 | 11 |
| (ウ) | 書面提出の場合の電子化 | 11 |
| (エ) | 裁判書・調書等の電子化 | 12 |
| (オ) | 執行文の付与方法 | 12 |
| (カ) | 事件記録の閲覧等 | 12 |
| (2) | 期日関係 | 12 |
| (ア) | 口頭弁論期日および審尋期日 | 12 |
| (イ) | 売却決定 | 13 |
| (ウ) | 配当期日 | 13 |
| (エ) | 財産開示期日 | 13 |
| (3) | その他（送達関係） | 14 |
| 3 | 執行関係訴訟との関係 | 14 |

第2章 権利救済訴訟

| | | |
|------------|----------------------|-----------|
| 第1節 | 請求異議の訴え | 16 |
| 第1 | 意義・法的性質および訴訟物 | 16 |
| 1 | 形成訴訟説 | 16 |
| 2 | 確認訴訟説 | 17 |
| 3 | 救済訴訟説 | 17 |

| | | |
|-----------|-----------------------------------|-----------|
| 4 | 命令訴訟説 | 17 |
| 5 | 検討 | 17 |
| 第2 | 請求異議の訴え特有の問題点 | 19 |
| 1 | 対象となる債務名義 | 19 |
| 2 | 訴訟物の個数 | 20 |
| 3 | 異議の事由の同時主張 | 21 |
| 4 | 具体的執行行為の排除を求める請求異議の訴えの可否 | 23 |
| 5 | 他の執行関係訴訟（執行文関係訴訟）との関係 | 24 |
| 第3 | 請求権の存在・内容および行使に関する異議の事由 | 25 |
| 1 | 請求権の存在に関する異議事由 | 25 |
| (1) | 請求権の消滅事由 | 25 |
| (2) | 請求権の発生障害事由 | 25 |
| 2 | 請求権の内容に関する異議事由 | 26 |
| (1) | 請求権の効力停止・制限事由 | 26 |
| (2) | 責任の制限または消滅事由 | 26 |
| | (ア) 倒産手続上の免責 | 26 |
| | (イ) 相続での限定承認 | 27 |
| (3) | 請求権の主体の変動事由 | 29 |
| 3 | 請求権の行使に関する異議事由 | 31 |
| (1) | 信義則違反・権利濫用 | 31 |
| | (ア) 最判昭和37・5・24民集16巻5号1157頁（①判決） | 31 |
| | (イ) 最判昭和43・9・6民集22巻9号1862頁（②判決） | 32 |
| | (ウ) 最判昭和62・7・16判時1260号10頁（③判決） | 32 |
| | (エ) 東京高判平成17・11・30判時1935号61頁（④判決） | 33 |
| | (オ) 最判令和元・9・13判タ1466号58頁（諫早湾開門訴訟） | |
| | （⑤判決） | 34 |
| | (カ) 小括 | 34 |
| (2) | 債務名義の不当取得 | 35 |

目 次

| | |
|---------------------------------|-----------|
| (3) 不執行の合意 | 37 |
| (4) 期限の利益喪失約款、無催告解除特約等 | 41 |
| 第4 裁判以外の債務名義の成立に関する異議事由 | 43 |
| 1 総 説 | 43 |
| 2 執行証書の成立の瑕疵と異議の事由 | 44 |
| (1) 給付の一定性 | 44 |
| (2) 執行受諾の意思表示 | 44 |
| (ア) 意思表示の瑕疵に関する規定の適用／44 | |
| (イ) 表見代理規定の適用／46 | |
| 3 和解調書・調停調書等の成立の瑕疵と異議の事由 | 48 |
| (1) 和解調書・調停調書 | 48 |
| (2) その他 | 49 |
| 第5 異議の事由の時的制限に関する諸問題 | 49 |
| 1 法律行為の取消し | 50 |
| 2 契約の解除 | 51 |
| 3 相殺権の行使 | 51 |
| 4 建物買取請求権の行使 | 52 |
| (1) 異議の事由となるか | 53 |
| (2) 執行力縮減の範囲 | 54 |
| 第6 請求の趣旨および主張立証責任に関する諸問題 | 56 |
| 1 債務名義が判決の場合 | 56 |
| (1) 請求の趣旨 | 56 |
| (2) 請求原因 | 56 |
| (3) 抗弁等 | 57 |
| 2 債務名義が判決以外の場合 | 57 |
| (1) 請求の趣旨 | 58 |
| (2) 請求原因 | 58 |
| (3) 抗 弁 | 59 |

| | |
|---------------------------------|----|
| (4) 再抗弁等 | 59 |
| (5) 和解調書の場合の検討 | 60 |
| (6) 執行証書の場合の検討（代理権欠缺の場合の主張立証責任） | 60 |
| 第7 訴訟手続上の諸問題 | 61 |
| 1 総説 | 61 |
| 2 訴え提起の時期 | 61 |
| 3 管轄 | 62 |
| 4 訴額の算定 | 62 |
| 5 当事者適格 | 63 |
| (1) 原告適格 | 63 |
| (2) 被告適格 | 63 |
| 6 重複起訴の禁止 | 63 |
| 7 訴えの変更 | 64 |
| 8 訴訟承継・参加 | 64 |
| 9 執行停止等の仮の処分 | 65 |
| (1) 意義・趣旨 | 65 |
| (2) 受訴裁判所または執行裁判所による仮の処分の要件 | 65 |
| (3) 仮の処分申立ての審理 | 66 |
| (4) 仮の処分決定の執行機関への提出 | 66 |
| (5) 終局判決での仮の処分の取扱い | 66 |
| 第8 訴状および答弁書作成上の留意点 | 66 |
| 1 債務名義が判決の場合 | 66 |
| (1) 訴状作成上の留意点 | 66 |
| (ア) 請求の趣旨／66 | |
| (イ) 債務名義の成立／66 | |
| (ウ) 異議の事由／67 | |
| (2) 答弁書作成上の留意点 | 67 |
| (ア) 請求の趣旨に対する答弁／67 | |

目 次

- (イ) 請求原因に対する認否／67
- 【書式1】 訴状——請求異議の訴え①（債務名義が判決の場合）／68
- 【書式2】 答弁書——請求異議の訴え①（債務名義が判決の場合）／69
- 2 債務名義が公正証書の場合……………70
 - (1) 訴状作成上の留意点……………71
 - (ア) 請求の趣旨／71
 - (イ) 請求原因——債務名義の成立／71
 - (2) 答弁書作成上の留意点……………71
 - (ア) 請求の趣旨に対する答弁／71
 - (イ) 請求原因に対する認否および被告の主張／71
- 【書式3】 訴状——請求異議の訴え②（債務名義が公正証書の場合）／72
- 【書式4】 答弁書——請求異議の訴え②（債務名義が公正証書の場合）／73
- 第9 判決**……………75
 - 1 主 文……………75
 - (1) 全部認容の場合……………75
 - (2) 一部認容の場合……………75
 - (3) 請求棄却・訴え却下の場合……………75
 - (4) 仮の処分についての判断……………75
 - 2 判決の効力……………76
 - (1) 認容判決の効力……………76
 - (2) 棄却判決の効力……………76
- 第10 訴訟上の和解等**……………77
 - 1 訴訟上の和解……………77
 - (1) 給付請求権の処分に関する条項……………78

| | |
|-------------------------------|----|
| (2) 不執行合意または強制執行取下げの条項 | 78 |
| (3) 訴訟物に関する処理 | 78 |
| (4) その他 | 78 |
| 2 請求の放棄・認諾 | 79 |
| ◎関連知識 偽造文書の提出 | 79 |
| 第2節 執行文付与に対する異議の訴え | 81 |
| 第1 意義・趣旨 | 81 |
| 第2 法的性質および訴訟物 | 81 |
| 1 形成訴訟説 | 81 |
| 2 確認訴訟説 | 82 |
| 3 救済訴訟説 | 82 |
| 4 命令訴訟説 | 82 |
| 5 検討 | 82 |
| 第3 異議の事由 | 83 |
| 1 総説 | 83 |
| 2 異議の事由の同時主張 | 84 |
| 第4 請求異議の訴えとの関係 | 84 |
| 1 問題の所在 | 84 |
| 2 学説 | 85 |
| (1) 訴権競合説 | 85 |
| (2) 法条競合説 | 85 |
| (3) 折衷説 | 86 |
| 3 判例 | 86 |
| 4 検討 | 87 |
| 第5 執行文付与に対する異議申立てとの関係 | 88 |
| 1 執行文異議の訴えが可能な場合の異議申立ての可否 | 88 |
| 2 執行文異議の訴え係属中の異議申立ての可否およびその関係 | 88 |

| | | |
|------------|------------------------------|----|
| 第6 | 主張立証責任の分配 | 89 |
| 1 | 請求原因..... | 89 |
| 2 | 抗 弁..... | 89 |
| 3 | 再抗弁..... | 90 |
| 第7 | 訴訟手続上の諸問題 | 90 |
| 1 | 訴え提起の時期..... | 90 |
| 2 | 管 轄..... | 91 |
| 3 | 当事者適格..... | 91 |
| 第8 | 訴状および答弁書作成上の留意点 | 91 |
| 1 | 訴状作成上の留意点..... | 91 |
| (1) | 請求の趣旨..... | 91 |
| (2) | 債務名義の存在および執行文の付与..... | 92 |
| (3) | 異議の事由..... | 92 |
| 2 | 答弁書作成上の留意点..... | 92 |
| (1) | 請求の趣旨に対する答弁..... | 92 |
| (2) | 請求原因に対する認否および被告の主張..... | 92 |
| | 【書式5】 訴状——執行文異議の訴え／92 | |
| | 【書式6】 答弁書——執行文異議の訴え／94 | |
| 第9 | 審 理 | 95 |
| 第10 | 判 決 | 95 |
| 第11 | 訴訟上の和解 | 96 |
| 第12 | 請求の放棄・認諾 | 96 |
| | ◎関連知識 公正証書での金額の一定性——事後求償権／96 | |
| 第3節 | 第三者異議の訴え | 98 |
| 第1 | 意義および適用範囲等 | 98 |
| 1 | 意 義..... | 98 |
| 2 | 適用範囲..... | 99 |

| | |
|--|-----|
| 第2 法的性質および訴訟物 …………… | 99 |
| 1 形成訴訟説…………… | 99 |
| 2 確認訴訟説…………… | 100 |
| 3 給付訴訟説…………… | 100 |
| 4 複合的構成説（救済訴訟説および命令訴訟説）…………… | 100 |
| 5 検討…………… | 101 |
| (1) 形成訴訟説の妥当性と他説の検討…………… | 101 |
| (2) 異議権説からの帰結および新形成訴訟説の検討…………… | 102 |
| (3) 排除される執行の範囲…………… | 103 |
| 第3 異議の原因 …………… | 104 |
| 1 一般的意義…………… | 104 |
| 2 対抗要件を具備することの要否…………… | 104 |
| (1) 差押債権者の「第三者」該当性…………… | 104 |
| (2) 第三者が仮登記を有する場合の問題…………… | 105 |
| (3) 第三者が権利能力なき社団の場合の問題…………… | 107 |
| 3 所有権の主張（債権の帰属主張も含む）…………… | 108 |
| (1) 異議原因一般…………… | 108 |
| (2) 共有の場合の問題…………… | 108 |
| (3) 債権等の帰属に関する問題（誤振込みの問題）…………… | 109 |
| (4) 金銭の所有および占有の認定に関する問題…………… | 109 |
| 4 占有権の主張…………… | 110 |
| 5 用益物権（地上権・永小作権等）および対抗力ある賃借権の 主張…………… | 111 |
| 6 抵当権・先取特権の主張…………… | 111 |
| 7 留置権の主張…………… | 112 |
| (1) 不動産留置権…………… | 112 |
| (2) 動産留置権…………… | 112 |
| 8 質権の主張…………… | 112 |

目 次

| | |
|---|------------|
| (1) 不動産質権 | 112 |
| (2) 動産質権 | 112 |
| 9 仮登記担保権の主張 | 113 |
| 10 不動産譲渡担保権の主張 | 113 |
| (1) 移転登記後に設定者の債権者が強制競売等を申し立てた場合 | 114 |
| (2) 移転登記後に譲渡担保権者の債権者が強制競売等で差し 押さえた場合 | 114 |
| 11 動産譲渡担保権の主張 | 115 |
| (1) 譲渡担保権者からの第三者異議の訴えの適否 | 115 |
| (2) 譲渡担保設定者からの第三者異議の訴えの適否 | 117 |
| (3) 集合動産譲渡担保と第三者異議の訴えの適否 | 117 |
| 12 債権譲渡担保権の主張 | 118 |
| (1) 通常の指名債権の譲渡担保の場合 | 118 |
| (2) 集合債権譲渡担保の場合 | 118 |
| 13 所有権留保の主張 | 119 |
| (1) 買主の所有物でないことが外観上明認できる場合 | 119 |
| (2) 買主の所有物でないことが外観上明認できない場合 | 119 |
| 14 ファイナンス・リースの主張 | 120 |
| 15 債権的請求権の主張 | 120 |
| (1) 目的物件が債務者に属する場合 | 120 |
| (2) 目的物件が債務者に属しない場合 | 120 |
| 16 処分禁止の仮処分の主張 | 121 |
| 第4 主張立証責任の分配 | 122 |
| 1 請求原因（攻撃方法としての請求原因） | 122 |
| (1) 執行手続開始の事実の位置づけ | 122 |
| (2) 請求原因事実の整理 | 123 |
| 2 抗 弁 | 124 |
| (1) 原告主張の権利の消滅事由 | 124 |

| | |
|---------------------------|-----|
| (2) 原告主張の権利の発生障害事由 | 124 |
| (3) 対抗要件に関する権利抗弁 | 124 |
| (4) 法人格否認の抗弁 | 124 |
| (5) 詐害行為取消権の行使 | 125 |
| (6) 権利濫用・信義則違反 | 126 |
| 3 再抗弁 | 126 |
| 第5 訴訟手続上の諸問題 | 127 |
| 1 管轄 | 127 |
| 2 仮の処分 | 127 |
| 3 当事者適格 | 128 |
| (1) 原告適格 | 128 |
| (2) 被告適格 | 128 |
| 4 訴えの利益 | 129 |
| (1) 執行開始前の第三者異議の訴えの提起 | 129 |
| (2) 執行終了後の第三者異議の訴えの扱い | 129 |
| (3) 破産手続の開始との関係 | 129 |
| (4) 仮の処分による執行処分の取消しとの関係 | 129 |
| 5 訴えの提起（請求の趣旨） | 130 |
| 第6 訴状および答弁書作成上の留意点 | 130 |
| 1 訴状作成上の留意点 | 130 |
| (1) 請求の趣旨 | 130 |
| (2) 強制執行の開始原因および執行の実施 | 130 |
| 2 答弁書作成上の留意点 | 131 |
| (1) 請求の趣旨に対する答弁 | 131 |
| (2) 請求原因に対する認否および被告の主張 | 131 |
| 【書式7】 訴状——第三者異議の訴え／131 | |
| 【書式8】 答弁書——第三者異議の訴え／133 | |
| 第7 審理 | 134 |

目 次

| | | |
|------------|-------------------------------|-----|
| 1 | 請求原因の記載 | 134 |
| 2 | 被告の答弁等 | 134 |
| 3 | 争点整理手続 | 134 |
| 4 | 訴えの変更 | 135 |
| 5 | 証拠調べ | 135 |
| 第8 | 判 決 | 135 |
| 1 | 判断の基準時 | 135 |
| 2 | 主 文 | 136 |
| 3 | 仮の処分取扱い | 136 |
| 4 | 判決の効力 | 136 |
| 第9 | 訴訟上の和解 | 137 |
| | ◎関連知識 通謀虚偽表示の認定／138 | |
| 第4節 | 配当異議の訴え | 140 |
| 第1 | 意義および配当手続の中の位置づけ | 140 |
| 1 | 意 義 | 140 |
| 2 | 配当手続の概略 | 140 |
| (1) | 配当期日までの準備段階 | 140 |
| (2) | 配当期日 | 141 |
| 3 | 配当異議の申出 | 141 |
| 4 | 配当異議の訴え等 | 142 |
| 第2 | 配当異議の申出および訴えの適否に関する諸問題 | 142 |
| 1 | 配当表に対する不服の類型 | 142 |
| (1) | 手続上の不服 | 142 |
| (2) | 実体上の不服 | 143 |
| 2 | 配当表に記載のない者の異議申出権 | 144 |
| (1) | 問題の所在 | 144 |
| (2) | 判例および学説 | 144 |

| | | |
|-----------|----------------------------|------------|
| 3 | 実行担保権の債務者の配当異議申出権 | 146 |
| (1) | 問題の所在 | 146 |
| (2) | 判例および学説 | 146 |
| 4 | 実行担保権以外の担保権の債務者による配当異議申出権 | 148 |
| (1) | 問題の所在 | 148 |
| (2) | 検討 | 148 |
| 5 | その他 | 149 |
| (1) | 不動産工事の先取特権における工事による増価額 | 149 |
| (2) | 売却基準価額に対する不服と配当異議の適否 | 149 |
| 第3 | 法的性質および訴訟物 | 150 |
| 1 | 債権者からの配当異議の訴え | 150 |
| 2 | 債務者からの配当異議の訴え | 151 |
| 第4 | 主張立証責任の分配 | 151 |
| 1 | 債権者からの配当異議の訴え | 151 |
| (1) | 請求原因 | 151 |
| (2) | 抗弁 | 153 |
| (ア) | 異議部分の自己への帰属を基礎づける事由／153 | |
| (イ) | 原告の配当帰属原因の発生障害または消滅の事実／153 | |
| (ウ) | 本案前の抗弁／153 | |
| (3) | 再抗弁 | 154 |
| 2 | 債務者からの配当異議の訴え | 154 |
| (1) | 請求原因 | 154 |
| (2) | 抗弁および再抗弁 | 154 |
| 第5 | 訴訟手続上の諸問題 | 154 |
| 1 | 管轄 | 154 |
| 2 | 当事者適格 | 155 |
| (1) | 原告適格 | 155 |
| (2) | 被告適格 | 155 |

目 次

| | | |
|-----------|-----------------------------|------------|
| 3 | 訴えの利益 | 155 |
| 4 | 当事者不出頭の場合の措置 | 156 |
| (1) | 原告のみ不出頭の場合 | 156 |
| (2) | 被告のみ不出頭の場合 | 157 |
| (3) | 当事者双方が不出頭の場合 | 157 |
| 5 | 共同訴訟 | 157 |
| (1) | 債権者からの配当異議の訴えの場合 | 157 |
| (2) | 債務者からの訴えと債権者からの訴えが競合する場合 | 158 |
| 6 | 訴訟参加（補助参加） | 159 |
| (1) | 債権者からの配当異議の訴えの場合 | 159 |
| (2) | 債務者からの配当異議の訴えの場合 | 159 |
| (3) | 配当異議の申出の要否 | 160 |
| 第6 | 訴状および答弁書作成上の留意点 | 160 |
| 1 | 訴状作成上の留意点 | 160 |
| (1) | 請求の趣旨 | 160 |
| (2) | 配当表の作成・内容および配当異議の申出 | 160 |
| (3) | 異議の理由 | 160 |
| 2 | 答弁書作成上の留意点 | 160 |
| (1) | 訴訟要件の欠缺 | 160 |
| (2) | 配当額の帰属に関する主張 | 161 |
| | 【書式9】 訴状——配当異議の訴え／161 | |
| | 【書式10】 答弁書——配当異議の訴え／162 | |
| 第7 | 判 決 | 163 |
| 1 | 主 文 | 163 |
| 2 | 請求認容判決の内容（債権者による配当異議の訴えの場合） | 164 |
| (1) | 配当表の変更方法 | 164 |
| (2) | 複数の配当異議の訴えが係属する場合の処理 | 166 |
| 3 | 請求認容判決の内容（債務者による配当異議の訴えの場合） | 166 |

| | | |
|------------|----------------------|-----|
| 4 | 仮執行宣言 | 167 |
| 5 | 判決効の客観的範囲 | 167 |
| 第8 | 訴訟上の和解 | 168 |
| 1 | 訴訟上の和解の可否 | 168 |
| 2 | 訴訟上の和解の内容および限界 | 169 |
| (1) | 内 容 | 169 |
| (2) | 限 界 | 169 |
| 第9 | 請求の放棄・認諾 | 169 |
| 第10 | 不当利得返還請求 | 170 |
| 1 | 問題の所在 | 170 |
| 2 | 過誤配当と債務者からの不当利得返還請求 | 170 |
| 3 | 過誤配当と債権者からの不当利得返還請求 | 171 |
| (1) | 判 例 | 171 |
| (2) | 学 説 | 172 |
| (3) | 検 討 | 172 |
| 4 | 仮登記権利者からの不当利得返還請求 | 174 |
| | ◎関連知識 請求債権の拡張に関する諸問題 | 175 |

第3章 権利実現訴訟

| | | |
|------------|------------------------|-----|
| 第1節 | 執行判決訴訟 | 178 |
| 第1 | 意義・趣旨 | 178 |
| 第2 | 法的性質および訴訟物 | 178 |
| 1 | 法的性質 | 178 |
| 2 | 訴訟物 | 181 |
| 第3 | 実体的要件と主張立証責任の分配 | 181 |

目 次

| | |
|---|-----|
| 1 総 説 | 181 |
| (1) 実体再審査の禁止 | 181 |
| (2) 実体的要件の訴訟法上の位置づけ | 182 |
| 2 請求原因 | 183 |
| (1) 外国裁判所の確定判決の存在 | 183 |
| (ア) 「外国」の意義／183 | |
| (イ) 「裁判所」「判決」の意義／183 | |
| (ウ) 判決の「確定」／185 | |
| (2) 民事訴訟法118条の承認要件の充足 | 185 |
| (ア) 法令または条約により外国裁判所の裁判権が認められる こと／186 | |
| (イ) 訴訟の開始に必要な呼出しもしくは命令の送達／186 | |
| (ウ) 判決の内容および訴訟手続が日本の公序良俗に反しない こと／188 | |
| (エ) 相互の保証があること／191 | |
| 3 抗 弁 | 191 |
| 第4 訴訟手続上の諸問題 | 192 |
| 1 管 轄 | 192 |
| 2 当事者適格 | 192 |
| 3 訴えの利益（日本での再訴の可否も含む） | 192 |
| 4 訴えの提起（請求の趣旨） | 193 |
| 第5 訴状および答弁書作成上の留意点 | 193 |
| 1 訴状作成上の留意点 | 193 |
| (1) 請求の趣旨 | 193 |
| (2) 外国裁判所の確定判決の存在 | 193 |
| (3) 民事訴訟法118条の承認要件の充足 | 194 |
| 2 答弁書作成上の留意点 | 194 |
| (1) 請求の趣旨に対する答弁 | 194 |

| | |
|-----------------------------|-----|
| (2) 請求の原因に対する認否等 | 194 |
| 【書式11】 訴状——執行判決訴訟／194 | |
| 【書式12】 答弁書——執行判決訴訟／196 | |
| 第6 審理 | 197 |
| 1 審理方式 | 197 |
| 2 反訴の可否 | 197 |
| 3 条件成就の有無に関する審理の可否 | 198 |
| 第7 判決 | 198 |
| 1 棄却および却下判決 | 198 |
| 2 認容判決 | 199 |
| 3 仮執行宣言 | 200 |
| 4 判決の効力 | 200 |
| 第8 請求の認諾 | 201 |
| 第9 訴訟上の和解 | 201 |
| 第10 上訴・再審 | 201 |
| ◎関連知識 仲裁・ADRにおける債務名義の拡大／202 | |
| 第2節 執行文付与の訴え | 205 |
| 第1 意義・趣旨 | 205 |
| 第2 法的性質および訴訟物 | 205 |
| 1 形成訴訟説 | 206 |
| 2 給付訴訟説 | 206 |
| 3 確認訴訟説 | 206 |
| 4 救済訴訟説 | 207 |
| 5 命令訴訟説 | 207 |
| 6 検討 | 207 |
| 第3 主張立証責任の分配 | 209 |
| 1 請求原因 | 209 |

目 次

| | |
|--|-----|
| (1) 特定の債務名義の存在 | 209 |
| (2) 条件の存在または債務名義記載の当事者以外の第三者 が執行当事者となっていること | 209 |
| (3) 条件成就（債権者の証明すべき事実の到来）、または 承継を基礎づける事実 | 209 |
| 2 抗 弁 | 209 |
| (1) 総 説 | 209 |
| (2) 請求異議事由の主張の可否 | 210 |
| (ア) 判 例／210 | |
| (イ) 消極説／210 | |
| (ウ) 積極説／211 | |
| (エ) 検 討／211 | |
| (3) 承継人が固有の防御方法を有する場合の措置 | 212 |
| 第4 訴訟手続上の諸問題 | 212 |
| 1 管 轄 | 212 |
| 2 当事者適格 | 213 |
| (1) 法人格否認の法理の適用 | 213 |
| (2) 権利能力なき社団の財産に対する強制執行 | 214 |
| (3) 免責許可決定確定後の非免責債権に対する執行文付与 | 215 |
| 3 訴えの利益 | 216 |
| (1) 執行文付与の申立てとの関係 | 216 |
| (2) 給付の訴えとの関係 | 217 |
| 4 請求の趣旨 | 217 |
| 第5 訴状および答弁書作成上の留意点 | 218 |
| 1 訴状作成上の留意点 | 218 |
| (1) 請求の趣旨 | 218 |
| (2) 債務名義の存在 | 218 |
| (3) 条件成就または承継の事実の主張 | 219 |

| | | |
|------------|------------------------------|-----|
| 2 | 答弁書作成上の留意点 | 219 |
| (1) | 請求の趣旨に対する答弁 | 219 |
| (2) | 条件成就または承継に対する反論 | 219 |
| (3) | 請求異議事由の主張 | 219 |
| | 【書式13】 訴状——執行文付与の訴え／219 | |
| | 【書式14】 答弁書——執行文付与の訴え／221 | |
| 第6 | 審理 | 222 |
| 第7 | 判決 | 222 |
| 1 | 判決の効力一般 | 222 |
| 2 | 執行文付与に対する異議の訴えとの関係 | 222 |
| 第8 | 認容判決後の手続 | 223 |
| 第9 | 訴訟上の和解 | 223 |
| 第10 | 請求の放棄・認諾 | 223 |
| | ◎関連知識 承継人への執行力拡張とその審査／224 | |
| 第3節 | 取立訴訟 | 226 |
| 第1 | 意義・趣旨 | 226 |
| 第2 | 法的性質ないし構造 | 226 |
| 1 | 訴訟担当説 | 226 |
| 2 | 固有適格説 | 227 |
| 3 | 検討 | 228 |
| 第3 | 主張立証責任の分配および訴訟手続上の諸問題 | 229 |
| 1 | 訴訟物 | 229 |
| 2 | 管轄 | 230 |
| 3 | 取立権の範囲（金銭債権の場合） | 230 |
| 4 | 請求の趣旨 | 231 |
| 5 | 請求原因 | 231 |
| (1) | 取立権の発生原因事実 | 231 |

目 次

| | |
|---------------------------------|-----|
| (2) 被差押債権の発生原因事実 | 232 |
| 6 抗 弁 | 232 |
| (1) 取立権の発生原因事実に対する抗弁 | 232 |
| (ア) 差押命令の取消し、強制執行申立ての取下げ | 232 |
| (イ) 差押えの瑕疵 | 232 |
| (ウ) 債務名義に関する異議事由 | 233 |
| (エ) 執行停止 | 233 |
| (2) 被差押債権の発生原因事実に対する抗弁 | 234 |
| (ア) 被差押債権の不存在または消滅 | 234 |
| (イ) 第三債務者が債務者に対して有する反対債権による相殺 | 235 |
| (ウ) 第三債務者が差押債権者に対して有する反対債権による相殺 | 235 |
| (エ) 先行する差押え等を理由とする抗弁主張の可否 | 236 |
| 第4 取立訴訟への参加（参加命令） | 237 |
| 1 意義・趣旨および適用範囲 | 237 |
| (1) 意義・趣旨 | 237 |
| (2) 適用範囲（差押えが競合しない場合） | 238 |
| 2 参加命令の相手方 | 239 |
| (1) 差押債権者 | 239 |
| (2) 仮差押債権者・配当要求債権者 | 239 |
| (3) 債務者 | 239 |
| 3 参加命令の申立て | 240 |
| (1) 申立ての時期 | 240 |
| (2) 申立ての方式 | 240 |
| 4 参加命令の審理および裁判 | 241 |
| (1) 審理方式 | 241 |
| (2) 許否の裁判 | 241 |

| | |
|--------------------------------------|-----|
| (3) 参加命令の告知 | 241 |
| (4) 不服申立て | 241 |
| 5 参加命令後の訴訟参加の方式 | 242 |
| 第5 被差押債権に関する他の訴訟等との関係 | 242 |
| 1 債務者が提起する給付訴訟との関係 | 242 |
| 2 債権者代位訴訟との関係 | 244 |
| 3 滞納処分との関係 | 245 |
| (1) 滞納処分が先行する場合の取立訴訟 | 245 |
| (2) 強制執行が先行している場合の滞納処分 | 245 |
| 第6 訴状および答弁書作成上の留意点 | 246 |
| 1 訴状作成上の留意点 | 246 |
| (1) 請求の趣旨 | 246 |
| (2) 取立権の発生原因事実 | 246 |
| (3) 被差押債権の発生原因事実 | 246 |
| (4) 第三債務者の対応 | 246 |
| 2 答弁書作成上の留意点 | 246 |
| (1) 請求の趣旨に対する答弁 | 246 |
| (2) 取立権の発生原因事実に対する主張 | 246 |
| (3) 被差押債権の発生原因事実に対する主張 | 247 |
| 【書式15】 訴状——取立訴訟／247 | |
| 【書式16】 答弁書——取立訴訟／248 | |
| 第7 判決 | 250 |
| 1 差押債権者単独の場合 | 250 |
| 2 競合する差押債権者または配当要求債権者がいる場合 (供託判決) | 250 |
| (1) 意義・趣旨 | 250 |
| (2) 法的性格 | 250 |
| (3) 主文記載例 | 251 |

目 次

| | | |
|------------|------------------------|------------|
| 3 | 請求棄却および訴え却下の判決 | 251 |
| (1) | 取立権の発生原因事実の欠缺 | 251 |
| (2) | 被差押債権の発生原因事実の欠缺 | 251 |
| 4 | 判決の効力 | 252 |
| (1) | 債務者に対する判決効 | 252 |
| (2) | 差押債権者に対する判決効 | 252 |
| 第8 | 訴訟上の和解および訴えの取下げ | 253 |
| 1 | 取立訴訟での和解の特殊性 | 253 |
| 2 | 第三債務者の供託義務との関係 | 253 |
| (1) | 供託による支払いをする合意 | 253 |
| (2) | 各債権者に直接支払いをする旨の合意 | 254 |
| 3 | 訴えの取下げ | 254 |
| ・ 事項索引／255 | | |
| ・ 判例索引／259 | | |
| ・ 著者略歴／265 | | |