

氏名	曲 仁民
学位	博士
専門分野の名称	法学
学位授与番号	博甲第 4803 号
学位授与の日付	平成 25 年 3 月 25 日
学位授与の要件	社会文化科学研究科社会文化学専攻 (学位規則(文部省令)第 4 条第 1 項該当)
学位論文題目	中国の債権者代位権制度と日本法との比較研究
学位論文審査委員	主査・教授 吉岡 伸一 准教授 中川 忠晃 准教授 濱田 陽子 法務研究科教授 辻 博明

学位論文内容の要旨

中国においては、債権執行制度がいまだ不備であったため、1990年代においていわゆる「三角債」という社会問題が深刻化してきた。そこで、これを解決するために、1999年10月施行の「契約法」において債権者代位権制度を採り入れ、これを利用することになった。しかし、中国では、この制度を取り入れるに当たり、沿革的、比較法的な研究を十分に行わずになされておられ、その立法作業においても手続法との整合性を十分に勘案していなかった。これには、中国においては、いまだ民事執行制度が充実していなかった事情などもあったものの、本来、債権者代位権は実体法上の制度でありながら、この制度を債権執行手段として利用することになったわけである。

しかし、現在の各国の法体系は、実体法と手続法との分化を前提として、債務者財産への干渉は、原則的には、手続法である民事執行制度ないし民事保全法制度によるべきものとしている。

本論文では、日本の同制度と対比しながら、かつ、日本の債権法改正における同制度に関する議論を踏まえて、将来の中国における債権者代位権制度の在り方を検討し、今後の法改正などに方向性を提示している。具体的には、同制度を、被保全債権が金銭債権の場合の責任財産保全のための「本来型」と、特定債権実現のための準備としての「転用型」の二種類に区別し、それぞれについての法律関係を明確にすべきとしている。このうち、本来型は、強制執行制度と併存する制度としての必要性及び正当性がないため、債権者代位権制度の本来の趣旨を維持すべきであると考えられることから、優先的な債権回収機能を否定している。他方、転用型は、過渡的な権利の生成機能を有し、制度の枠内に取り込んで新たな債権者代位権制度を創出する意義があると考え、転用の一般的規定を設けることを提示している。

学位論文審査結果の要旨

本論文は、従来取り扱われることのなかった分野、すなわち、中国における債権者代位権の実態に踏み込んだ検討を加え、将来の制度の方向性を示唆するものである。

中国においては、債権執行制度がいまだ不備であったため、1990年代においていわゆる「三角債」という社会問題が深刻化してきた。そこで、これを解決するために、1999年10月施行の「契約法」において債権者代位権制度を採り入れ、これを利用することになった。しかし、中国では、この制度を取り入れるに当たり、沿革的、比較法的な研究を十分に行わずになされておられ、その立法作業においても手続法との整合性を十分に勘案していなかった。これには、中国においては、いまだ民事執行制度が充実していなかった事情などもあったものの、本来、債権者代位権は実体法上の制度でありながら、この制度を債権執行手段として利用することになったわけである。

しかし、現在の各国の法体系は、実体法と手続法との分化を前提として、債務者財産への干渉は、原則的には、手続法である民事執行制度ないし民事保全法制度によるべきものとしている。

本論文では、日本の同制度と対比しながら、かつ、日本の債権法改正における同制度に関する議論を踏まえて、将来の中国における債権者代位権制度の在り方を検討し、今後の法改正などに方向性を提示している。具体的には、同制度を、被保全債権が金銭債権の場合の責任財産保全のための「本来型」と、特定債権実現のための準備としての「転用型」の二種類に区別し、それぞれについての法律関係を明確にすべきとしている。このうち、本来型は、強制執行制度と併存する制度としての必要性及び正当性がないため、債権者代位権制度の本来の趣旨を維持すべきであると考えられることから、優先的な債権回収機能を否定している。他方、転用型は、過渡的な権利の生成機能を有し、制度の枠内に取り込んで新たな債権者代位権制度を創出する意義があると考え、転用の一般的規定を設けることを提示している。

申請者は、日本における判例についても広範囲に十分な考察を行い、また、日本および中国における学説ならびに制度の運用についても周到に検討がなされていると評価できる。さらに、具体的場面を取り上げているため、すべての場面を網羅しきれたとはいえないが、申請者の今後の研究課題として期待したい。論理的展開や文章的表现に多少の難点が見られるものの、博士論文としての評価には問題ないと考えられるので、合格と判定する。