

【裁判字號】99,台上,1386

【裁判日期】990729

【裁判案由】離婚

【裁判全文】

最高法院民事裁定

九十九年度台上字第一三八六號

上訴人 甲○○

訴訟代理人 陳忠儀律師

被上訴人 乙○○

訴訟代理人 陳建勛律師

上列當事人間請求離婚事件，上訴人對於中華民國九十九年四月二十七日台灣高等法院台中分院第二審判決（九十九年度家上字第四號），提起上訴，本院裁定如下：

主 文

上訴駁回。

第三審訴訟費用由上訴人負擔。

理 由

按上訴第三審法院，非以原判決違背法令為理由，不得為之。又提起上訴，上訴狀內應記載上訴理由，表明原判決所違背之法令及其具體內容，暨依訴訟資料合於該違背法令之具體事實，其依民事訴訟法第四百六十九條之一規定提起上訴者，並應具體敘述為從事法之續造、確保裁判之一致性或其他所涉及之法律見解具有原則上重要性之理由。同法第四百六十七條、第四百七十條第二項定有明文。而依同法第四百六十八條規定，判決不適用法規或適用不當者，為違背法令；依同法第四百六十九條規定，判決有該條所列各款情形之一者，為當然違背法令。是當事人提起上訴，如以同法第四百六十九條所列各款情形為理由時，其上訴狀或理由書應表明該判決有合於各該條款規定情形之具體內容，及係依何訴訟資料合於該違背法令之具體事實。如依同法第四百六十八條規定，以原判決有不適用法規或適用法規不當為理由時，其上訴狀或理由書應表明該判決所違背之法令條項，或有關判例、解釋字號，或成文法以外之習慣或法理等及其具體內容，暨係依何訴訟資料合於該違背法令之具體事實，並具體敘述為從事法之續造、確保裁判之一致性或其他所涉及之法律見解具有原則上重要性之理由。上訴狀或理由書如未依上述方法表明，或其所表明者與上開法條規定不合時，即難認為已合法表明上訴理由，其上訴自非合法。本件上訴人對於原判決提起上訴，雖以該判決違背法令為由，惟核其上訴理由狀所載內容，無非係就原審依職權取捨證據、認定事實所論斷：兩造婚姻於客觀上已難以維持，且上訴人應負較重之責任，被上訴人得依民法第一千零五十二條第

二項規定請求離婚等情，指摘其為不當，或泛謂其理由不備，而非表明該判決所違背之法令及其具體內容，暨依訴訟資料合於該違背法令之具體事實，尤未具體敘述為從事法之續造、確保裁判之一致性或其他所涉及之法律見解具有原則上重要性之理由，難認其已合法表明上訴理由。依首揭說明，應認其上訴為不合法。又原審係綜合上訴人曾與第三人逾越男女正常交往、兩造發生衝突之情形、被上訴人逕自搬離，雙方已分居年餘、被上訴人曾提起離婚訴訟，兩造因而協議俟長女大學畢業後離婚等情，認兩造婚姻已難以維持，既非以上訴人與配偶以外之人合意性交為據，自無違背民法第一千零五十三條規定可言，附此敘明。

據上論結，本件上訴為不合法。依民事訴訟法第四百八十一條、第四百四十四條第一項、第九十五條、第七十八條，裁定如主文。

中 華 民 國 九 十 九 年 七 月 二 十 九 日

最高法院民事第一庭

審判長法官 蕭 亨 國

法官 葉 勝 利

法官 高 孟 焄

法官 鄭 玉 山

法官 黃 義 豐

本件正本證明與原本無異

書 記 官

中 華 民 國 九 十 九 年 八 月 十 日

Q