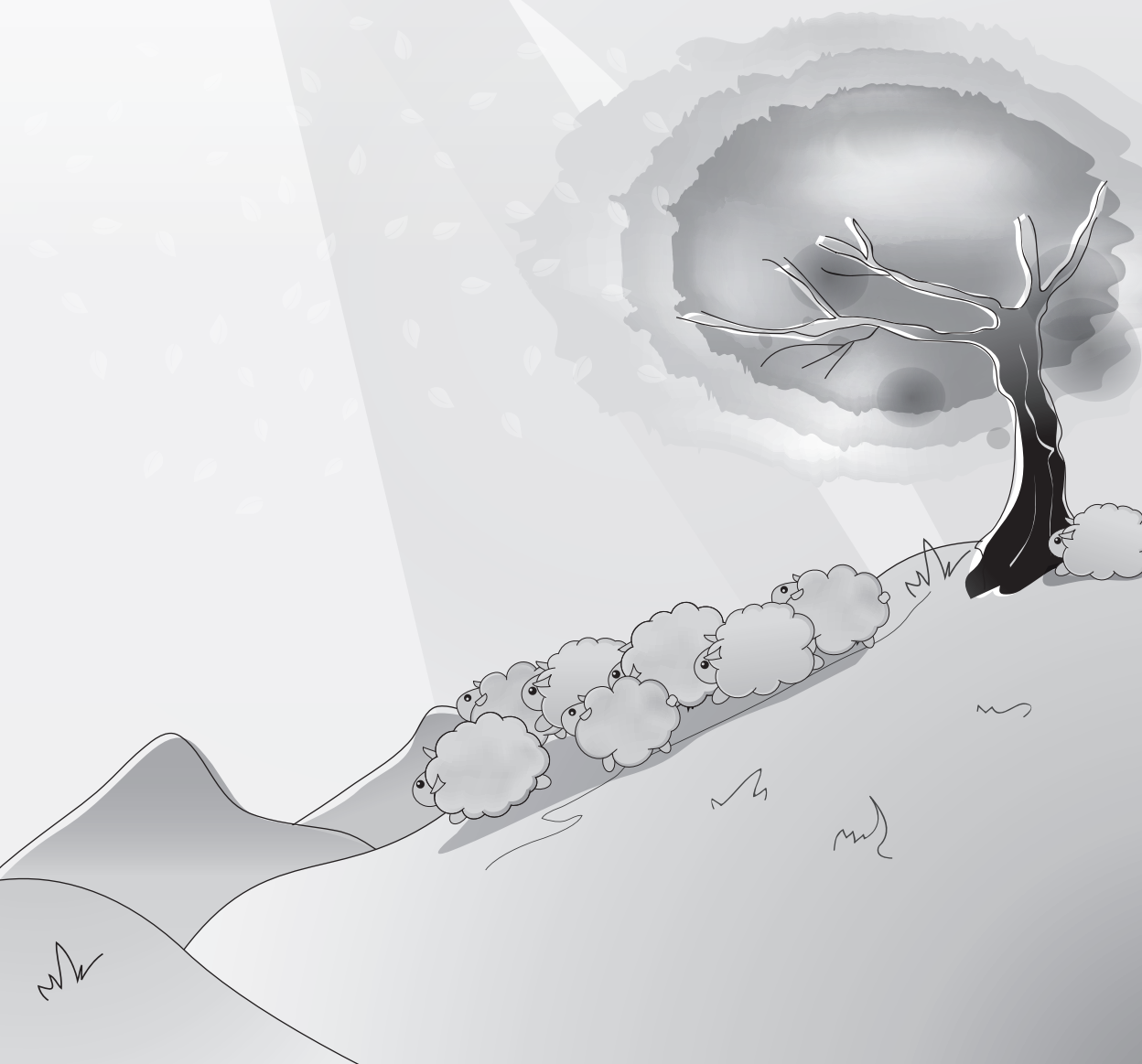


# 第一編

## 民法總則編





## 第一章 法例

焦點統整

### ▲法例：

係全部民事法規所適用之通例。民法總則編第一章「法例」就下列3種事項作有規定：

一、法源：即法律存在之形式。民法之法源，即指民法存在之形式。民法之法源有法律、習慣法、法理、判例及學說等。

(一)法律：除經立法院通過總統公布之法律外，亦包含行政規章、自治法規及條約（若條約與國內法牴觸，原則上優先適用條約）。

法律可分為強行法與任意法：

- 1.強行法：指無從以當事人之意思排除適用之法規。民法總則編有關權利能力及行為能力之部分，以及有關身分（事涉人倫秩序）及物權（關乎社會經濟制度）之規定多屬強行規定。
- 2.任意法：指得以當事人之意思加以排除適用之法規。任意規定多規範於法律行為以及契約方面，以貫徹私法自治。



#### 4 新編農會考民法概要綜合題型破題奧義

(二)習慣法：為社會生活規範，而為吾人所遵循，故民法列為法源之一。其要件如下：

1.積極要件：

(1)慣行：指在社會上普通一般人多年慣行之事實。

(2)法之確信：為普通一般人確信其具有法之效力。

若只有慣行而缺乏法之確信，則為「習慣」並非習慣法（如民法§314、§790所謂的習慣），其若有效力則是來自於法律規定。

2.消極要件：不違背公共秩序及善良風俗（民法§2）。

如賣產應先問親房之習慣，有背於公共秩序，不能認為有法之效力（30年上字131號判例）。

(三)法理：亦稱理法，乃吾人共認之共同生活原理，例如正義、衡量等。此等原理是由於人性之本然而來，故或稱為人性法或自然法。〈96農九職等〉

(四)判例及學說：實際上並不屬於民法之法源，但判例對其後之裁判實質上亦有拘束力；而學說則對許多法律解釋上的疑義加以闡釋，其中權威見解常在法院實務上被採納或經由立法訂立為成文法典，2者都具有其影響力。

二、簽名（民法§3）：係規定法定文書（不含非要式行為）的製作方式，即文件可不必本人自書，但須親自簽名，且不限於全名（僅簽姓或名，亦生簽名效力）；又簽名可以下列2者代替：

(一)印章：並無特定方式，以機器印錄或他人代蓋亦可。

(二)指印、十字或其他符號：須在文件上有二人簽名證明之。

另民法第1194條規定，代筆遺囑須由遺囑人簽名，遺囑人不能簽名者，應以指印代之，為本條之特別規定。



三、數量之決定：關於一定之數量，有數個表示時，其表示有不合時，在法院不能決定何者為當事人之原意時，有下列2個原則：

(一)以文字為準（民法 § 4）：同時以文字及號碼表示者，應以文字為準。〈96農九職等〉

(二)以最低額為準（民法 § 5）：以文字或號碼為數次之表示者，應以最低額為準。

如於帳單中載明「積欠貨款二萬三千一百元（21,300），將於100年10月10日返還」，此時應以二萬三千一百元為準（依實務見解，以文字中最低額為準）。

### 觀念補充

#### 「數量之決定」釋疑：

一、民法第四條規定註釋一文字及其號碼表示數量方式不一致應以文字為準：

民法第4條（以文字為準）規定：關於一定之數量，同時以「文字『及』號碼」表示者，其文字與號碼有不合時，如法院不能決定何者為當事人之原意，應以文字為準。

說明：謹按關於一定數量之記載，如同時以文字及號碼各別表示，而其表示之數量，彼此有不合時，究應以文字所表示之數量為準乎，抑應以號碼所表示之數量為準乎，此於權利之得喪及其範圍，至有關係，若不明定標準，勢必易滋疑問，故設本條規定。法院遇有此種情形時，應推求當事人之原意定之，其不能決定何者為當事人之原意者，則以文字所表示之數量為準。所以免事實之糾紛，而期適用之便利也。



## 6 新編農會考民法概要綜合題型破題奧義

按民法第四條所定文字與號碼不符時以文字為準之規定，僅於關於一定之數量，同時以文字及號碼表示而不符合時始有其適用（最高法院96年度台上字第1524號民事判決）。此條說明當事人對於一定之數量之表示若同時以文字及號碼表示者不符合時，應先以當事人原意，無法決定則以文字為準。

二民法第五條規定註釋一表示數量有不符合時無法決定當事人之原意應以最低額為準：

民法第5條（以最低額為準）規定：關於一定之數量，以「文字『或』號碼」為數次之表示者，其表示有不符合時，如法院不能決定何者為當事人之原意，應以最低額為準。

說明：謹按前條指文字與號碼同時各別表示而言，本條指文字及號碼數次各別表示而言。凡以文字及號碼各為數次之表示，而其所表示之數量，彼此有不符合時，則不問其為文字與文字不符合，或號碼與號碼不符合，或文字與號碼不符合，均應以當事人之原意定之。法院不能決定何者為當事人之原意者，則比較其所表示之各種數量，而以其中最低額為準，其理由蓋與前條相同也。此條說明當事人對於一定之數量之表示若數次以文字及號碼表示者不符合時，應先以當事人原意，無法決定則以最低額為準。



實務上發生關於一定之數量，以號碼與文字各表示數次而各不相同，如不能決定何者為當事人之原意時，究應以文字之最低額為準抑以兩者之最低額為準之法律問題，依臺灣高等法院暨所屬法院66年度法律座談會民事類第1號討論意見：以文字之最低額為準：民法第四條規定「關於一定之數量，同時以文字與號碼表示者，其文字與號碼有不符時，如法院不能決定何者為當事人之原意，應以文字為準」，則號碼與文字各表示數次而均不相同，依第四條之規定，應先就號碼與文字為比較，而以文字為準，再就文字之各次表示比較以其最低額為準。

探究第4條及第5條之立法理由，係為「免事實之糾紛，而期適用之便利」，並無特為保護債務人之立法目的，故應以「文字之最低額」為準，較為妥當。

※判斷標準：

優先：當事人之原意→文字。

其次：當事人之原意→號碼。

#### ▲習慣法與習慣之區別：

習慣法與習慣之區別，主要者有下列幾點：

一、習慣法為法律，習慣則是事實。

二、習慣法有拘束眾人行為之力量，習慣則僅為社會所通行而未必有拘束力存在。

三、習慣法審判官對之有適用之職責，違背時可為第三審上訴之理由；習慣須經當事人援引，即之有誤斷，亦不能為第三審上訴之理由。我國現行民法第1條所指習慣，實指習慣法而言。



## 牛刀小試 *Try...it*

(○) ▲仿效他國之法律而制定之法律，稱繼受法。



(A) ▲民事適用法規之先後次序為：(A) 法律、習慣、法理  
(B) 法律、法理、習慣 (C) 法理、法律、習慣。

(B) ▲以指印、十字或其他符號代替簽名者，尚須何項條件始與簽名生同等之效力？(A) 一人之簽名證明 (B) 二人之簽名證明 (C) 三人之簽名證明。

(C) ▲民法上所規定者莫不為私權，下列哪一種不是私權？  
(A) 物權 (B) 債權 (C) 選舉權。



## 第二章 自然人及法人


焦點統整

### ▲自然人：〈101農九職等〉

乃指具有血肉之軀及靈魂之自然界之人類而言。

### ▲外國人：

乃無中華民國國籍之自然人。外國人亦有權利能力，但須受法令之限制而已。

 涉外民事法律適用法第10條（行為能力之準據法）第3項規定：「外國人依其本國法無行為能力或僅有限制行為能力，而依中華民國法律有行為能力者，就其在中華民國之法律行為，視為有行為能力。」

### ▲權利：

有謂權利乃意思之自由或意思之支配；有謂權利乃法所保護之利益；通說認為權利乃享受特定利益之法律上之力。權利者，為獲得一定的利益依法所賦予之力量。





▲支配權、請求權、形成權、抗辯權：

一支配權者，權利人得直接支配其物，而且有排他性之權利（對物）。

二請求權者，得請求他人為特定行為或不為特定行為之權利（對人）。

三形成權者，即依當事人一方之意思，而使某種法律關係發生、變更或消滅之權利：〈101農九職等〉

(一)使法律關係發生：如本人對無權代理人為代理行為之承認權。

(二)使法律關係內容變更：如選擇之債之選擇權。

(三)使法律關係消滅：如撤銷權、解除權或終止權等。

四抗辯權者，得排除相對人權利行使之權利，可分為下列2者：

(一)永久性抗辯權：可永久排除請求權之行使，如消滅時效抗辯。

(二)一時性抗辯權：可暫時阻止請求權之行使，如同時履行抗辯。



### ▲權利能力：〈99農九職等〉

一定義：乃指能享受權利與負擔義務之資格或能力，故亦稱人格。

其全稱本應為「權利義務能力」，惟現行民法仍係以權利為本位之立法，故僅稱權利能力，但應包括義務能力在內。

二原則：人之權利能力，始於出生，終於死亡（民法 § 6（自然人權利能力））。自然人與法人均有之。

	自然人	法人
出生（始期）	自然出生（獨立呼吸說）	成立
死亡（終期）	自然死亡（心臟停止說）、死亡宣告	解散後清算終結之日

三胎兒之權利能力（民法 § 7（胎兒之權利能力））：

(一)胎兒就其利益保護部分具權利能力：指只享受權利，不負擔義務（為保護胎兒權利）。

(二)以將來非死產者為限，視為既已出生：採法定解除條件說，指胎兒出生前即具權利能力，若將來死產，則溯及地喪失權利能力。〈96農九職等〉

### ▲人格權：〈101農九職等〉

乃以該權利人自己人格為標的之權利。例如生命、身體、健康、名譽、姓名等專屬於一身之權利。



▲權力能力之終止—死亡宣告制度：〈103農九職等〉

一、意義：為自然人失蹤，達一定期間，法院因利害關係人或檢察官之聲請，宣告其為死亡，使發生與真實死亡相同之法律效果，以確定其利害關係人間之法律關係。

二、要件（民法§8（死亡宣告））：

(一)失蹤：有人生死不明，即無從證明其死亡或生存者（若通常可認定其死亡者，縱未發現屍體，亦得逕為死亡之認定，如太空梭太空失事）。

(二)須經一定期間：一時生死不明，不得遽為死亡宣告，必須此種狀態繼續達一定期間而後可。我國民法之規定有2種：

1.普通期間：即一般失蹤人受死亡宣告，所應達之期間，我國民法第8條（死亡宣告）第1項規定為7年。

2.特別期間：即有特殊情形之失蹤人，受死亡宣告時所應達之期間。依民法第8條（死亡宣告）第2項及第3項規定，失蹤人為80歲以上者，其期間為3年；失蹤人遭遇特別災難者，如海難、風災等，得於特別災難終了滿1年後，為死亡之宣告。

失蹤人	失蹤期間
一般人	7年
80歲以上者	3年
遭遇特別災難者	1年

(三)死亡宣告聲請人：

1.利害關係人：指對於死亡宣告法律上有利害關係之人。如失蹤人配偶、繼承人、債權人、共有人或受遺贈人等。

2.檢察官：代表國家行使其職權，得獨立聲請，惟若有利害關係人時，特別是失蹤人之配偶、父母或子女等，以先徵詢其意見為宜。



### 三效力：〈99農九職等〉

(一)失蹤後，未受死亡宣告前：其財產之管理，除其他法律另有規定者外，依家事事件法之規定。（民法§10（失蹤人財產之管理））

(二)受死亡宣告後：消滅以受死亡宣告人之住所為中心之私法上關係（但不生公法上效果），但其人實際上若尚生存，則仍具權利能力，自可享受權利負擔義務。以下列舉受死亡宣告後可能變動之法律關係：

1.繼承開始。

2.受宣告人之配偶可再婚，但原婚姻之消滅時點有二說：

(1)原婚姻於死亡宣告時消滅。

(2)原婚姻於配偶再婚時消滅。

### ▲同時死亡推定（民法§11（同死推定））：〈99農九職等〉

二人以上同時遇難，不能證明其死亡之先後時，推定其為同時死亡。其效力為被同死推定人之間無從相互繼承。

如甲父乙子上太空旅遊一同遇難死亡，不能證明其死亡先後，推定其同時死亡，甲、乙間並不相互繼承。

### ▲行為能力：〈101農九職等〉

指在法律上能獨立基於自己的意思表示，而為法律行為，使其法律上關係發生得喪變更者，例如買賣、贈與、租賃、遺囑等均屬之。得為此類行為之資格，謂之行為能力。



▲行為能力制度：〈96農七、八職等、99農九職等、103農九職等、104農九職等〉

一完全行能力人：

成年人：18歲以上之人為成年人，具完全行為能力（110.01.13.最新修正民法§12（成年時期））。

二限制行為能力人：7歲以上，未滿20歲之未成年人，只具備限制行為能力（民法§13（未成年人及其行為能力）II），得由其法定代理人代為或代受意思表示，至於限制行為能力人自為的法律行為效力，詳見如下：〈101農九職等、104農九職等〉

(一)允許原則（民法§77（限制行為能力人之意思表示）本文）

：限制行為能力人為意思表示及受意思表示，應得法定代理人之允許。此允許得針對個別意思表示，而在下列2種情況下亦得概括為之：

1.允許處分特定財產（民法§84（特定財產處分之允許））

：如零用錢、壓歲錢或生活費等。

2.允許獨立營業行為（民法§85（獨立營業之允許）I）：

包括經營一定事業或受僱於他人，限制行為能力人就關於營業行為有行為能力。

(二)不必得允許即可為之法律行為（民法§77（限制行為能力人之意思表示）但書）：〈99農九職等〉

1.純獲法律上利益：指法律上純享權利不負義務之謂。故如單純受贈則屬之；但若是以低價購物則仍有給付價金之義務，並非純獲法律上利益。

2.依其年齡及身分、日常生活所必需：應就個人生活情況認定，通常如搭乘大眾運輸工具、巷口雜貨店買醬油等皆屬之。



(三)未得允許而為之法律行為效力：

1.單獨行為（民法 § 78（限制行為能力人為單獨行為之效力））：無效。

2.契約行為（民法 § 79（限制行為能力人訂立契約之效力））：效力未定。須待法定代理人承認，始生效力，另限制行為能力人於限制原因消滅後，亦得為承認（民法 § 81（限制原因消滅後之承認）I）。

相對地，契約相對人有催告權及撤回權：

(1)催告權（民法 § 80（相對人之催告權））：契約相對人得定1個月以上期限，催告法定代理人承認該契約，若法定代理人逾期不為確答，視為不承認。

(2)撤回權（民法 § 82（相對人之撤回權））：限於相對人訂約時不知限制行為能力人未得允許的情況下，相對人得於法定代理人承認前撤回其意思表示。

3.詐術行為（民法 § 83（強制有效行為））：強制有效。此處詐術指使交易相對人誤信限制行為能力人有完全行為能力或得其法定代理人允許。如偽造身分證、家長同意書。

三無行為能力人：包括未滿7歲之未成年人（民法 § 13（未成年人及其行為能力）I）及受監護宣告之成年人（民法 § 15（受監護宣告人之能力）），其所為之法律行為無效，應由其法定代理人代為或代受意思表示（民法 § 75（無行為能力人及無意識能力人之意思表示）前段、§ 76（無行為能力人之代理））。



▲責任能力：

因違法所應負責之能力，可分為下列2者：

一、侵權行為能力：乃侵害他人權利時，能負損害賠償責任之資格。

二、債務不履行能力：乃債務不履行時，能負損害賠償責任之資格。

判斷無行為能力人或限制行為能力人是否有負上述2種責任之能力，應在行為時個案認定其是否具備識別能力。所謂識別能力，指行為人對其行為所致之法律效果能否認識之能力。

▲監護之宣告及撤銷（108.06.19.修正民法 § 14（監護之宣告及撤銷））：

對於因精神障礙或其他心智缺陷，致不能為意思表示或受意思表示，或不能辨識其意思表示之效果者，法院得因本人、配偶、四親等內之親屬、最近一年有同居事實之其他親屬、檢察官、主管機關、社會福利機構、輔助人、意定監護受任人或其他利害關係人之聲請，為監護之宣告。（第1項）

受監護之原因消滅時，法院應依前項聲請權人之聲請，撤銷其宣告。（第2項）

法院對於監護之聲請，認為未達第一項之程度者，得依第十五條之一第一項規定，為輔助之宣告。（第3項）

受監護之原因消滅，而仍有輔助之必要者，法院得依第十五條之一第一項規定，變更為輔助之宣告。（第4項）

▲受監護宣告人之能力（民法 § 15（受監護宣告人之能力））：

受監護宣告之人，無行為能力。



▲受輔助宣告與限制行為能力人為法律行為之比較：

	受輔助宣告人	限制行為能力人
受限制事項	一為獨資、合夥營業或為法人之負責人。 二為消費借貸、消費寄託、保證、贈與或信託。 三為訴訟行為。 四為和解、調解、調處或簽訂仲裁契約。 五為不動產、船舶、航空器、汽車或其他重要財產之處分、設定負擔、買賣、租賃或借貸。 六為遺產分割、遺贈、拋棄繼承權或其他相關權利。 七法院依民法第15條之1（輔助之宣告）聲請權人或輔助人之聲請，所指定之其他行為。	意思表示。
限制方式	同意原則。	允許原則。
限制例外	純獲法律上利益，或依其年齡及身分、日常生活所必需者。	
特別規定	應經同意之行為，無損害受輔助宣告之人利益之虞，而輔助人仍不為同意時，受輔助宣告之人得逕行聲請法院許可後為之。	





## ▲成年監護宣告制度：〈101農九職等〉

		監護宣告	輔助宣告
聲請權人		一本人。 二配偶、四親等內之親屬、最近1年有同居事實之其他親屬。 三檢察官。 四主管機關或社會福利機構。	
宣告事由	原因	精神障礙或其他心智缺陷。	
	狀態	一不能為或受意思表示。 二不能辨識其意思表示之效果。	一為或受意思表示之能力，顯有不足。 二辨識其意思表示效果之能力，顯有不足。
法律效果		無行為能力（民法§15（受監護宣告人之能力））。	規定於民法第15條之2（受輔助宣告之人應經輔助人同意之行為）。
撤銷		原因消滅時，法院應依聲請權人之聲請，撤銷其宣告。	



### ▲住所：

乃吾人法律關係之中心地域，依民法第20條（住所之設定）第1項規定：「依一定事實，足認以久住之意思，住於一定之地域者，即為設定其住所於該地。」

一、住所所有下列2種：

(一)意定住所：乃依當事人之意思所設定之住所。

(二)法定住所：即法律上規定之住所，與當事人之意思無關。有下列5種情形：

- 1.住所無可考者（民法 § 22（居所視為住所1）①）：視其居所為住所。
- 2.在我國無住所者（民法 § 22（居所視為住所1）②）：視其居所為住所。但依法須依住所地法者，不在此限。
- 3.因特定行為選定居所者，關於其行為，視為住所（民法 § 23（居所視為住所2））。
- 4.夫妻之住所（民法 § 1002（夫妻之住所））：由雙方協議定之；未為協議或協議不成得聲請法院定之。而法院為住所裁定前，以夫妻共同戶籍地推定為其住所。
- 5.未成年子女之住所（民法 § 1060（未成年子女之住所））：以其父母之住所為住所。



## 二、住所在法律上之效果：

- (一)在民法上：住所為確定失蹤人之標準，為確定債務履行地之標準及確認遺囑之地點。
- (二)在訴訟法上：住所為確定審判籍及書狀送達地之標準，及為繼承開始時，以被繼承人之住所地為管轄之準據。
- (三)在國際私法上：住所為確定國際私法上準據法律之標準。
- (四)在破產法上：住所為確定破產管轄之標準。
- (五)涉外民事法律適用法上：決定法律適用之標準（涉外民事法律適用法 § 3（國籍之消極衝突）、§ 4（當事人之住所地法））。
- (六)國際法上決定歸化與回復國籍之標準（國籍法 § 3（一般歸化及其條件）、§ 5（特殊歸化）、§ 15（喪失國籍之回復））。
- (七)此外，公司法第3條（公司住所）、海商法第101條（碰撞訴訟之管轄）、戶籍法上亦莫不有相當之法律效力。

三、住所與居所之區別：居所於我國民法上無規定，依學者之通說，居所者乃缺乏久住之意思，而有暫住事實之處所。而暫住者非短時間之謂，乃於特定事業終了後，即離去，謂之暫住；而為達成某種特定事項之目的而暫住之居所，稱為居所。居所與住所之區別，在於居住意思之久暫為標準。

- (一)主觀上：住所須有「久住」之意思，居所以「暫時居住」為意思。
- (二)客觀上：2者均須住於一定地域內。



### ▲法人：〈101農九職等、104農九職等〉

乃法律上賦予權利能力之一種團體人。此種團體，或為多數人之組織體，或為多數財產之集合體。前者謂之社團，後者謂之財團。二者如法律上賦予權利能力（人格），即成為法人。

其可作以下分類：

一、公益法人、營利法人：法人以存在之目的係為公益抑為營利，可分公益法人與營利法人。前者之存在目的係為公益，例如農會、私立學校、慈善機關；後者存在之目的係為營利，例如公司、銀行。

二、公法人（含行政法人）、私法人：以設立法人所依據之法規為標準而劃分。

（一）「公法人」，依公法而成立，例如國家、地方自治團體。而「行政法人<sup>1</sup>」，乃指國家為執行特定的國家公共任務，依一定設置法律設立具有公法性質之法人，例如國家表演藝術中心。

1 行政法人：一意義：行政法人即在國家、地方自治團體以外，創設具公法性質的法人，性質上為行政組織之延伸。二法律依據：中央行政機關組織基準法（行政法人之設立）第37條規定：「為執行特定公共事務，於國家及地方自治團體以外，得設具公法性質之行政法人，其設立、組織、營運、職能、監督、人員進用及其現職人員隨同移轉前、後之安置措施及權益保障等，應另以法律定之。」三定義：行政法人法第2條（行政法人之定義）規定：本法所稱行政法人，指國家及地方自治團體以外，由中央目的事業主管機關，為執行特定公共事務，依法律設立之公法人（第1項）。

前項特定公共事務須符合下列規定：（第2項）（一）具有專業需求或須強化成本效益及經營效能者。（二）不適合由政府機關推動，亦不宜交由民間辦理者。（三）所涉公權力行使程度較低者。

行政法人應制定個別組織法律設立之；其目的及業務性質相近，可歸為同一類型者，得制定該類型之通用性法律設立之。（第3項）

我國現行行政法人有：國家表演藝術中心（中正文化中心原來已成立行政法人，後經修法併入國家演藝中心之行政法人中之一部分）、國家中山科學研究院、國家災害防救科技中心、國家運動訓練中心、國家住宅及都市更新中心等。

行政法人：2014至2015年：隨著行政院組織改造，國立中正文化中心裁撤，其所屬廳舍兩廳院與組織均納入新成立的行政法人國家表演藝術中心（監督機關為文化部），隨後陸續有國家中山科學研究院（監督機關為國防部）、國家運動訓練中心（監督機關為教育部）和國家災害防救科技中心（監督機關為科技部）等組織改制為行政法人。2017年1月，高雄市成立第一個由地方政府監督設立的行政法人高雄市專業文化機構（監督機關為高雄市政府），目前管理高雄市立歷史博物館、高雄市電影館與高雄市立美術館。2017年4月，臺南市立美術館成立董監事會。2017年9月，第一個行政法人公共圖書館系統組織成立，高雄市立圖書館正式改制為行政法人，由高雄市政府監督。2018年：1月，高雄流行音樂中心掛牌成立，在海洋文化及流行音樂中心啟用前率先進行後續場館規劃，並推動流行音樂事業，為台灣第一個由政府挹注資源的流行音樂專責機構。8月2日，內政部監督的國家住宅及都市更新中心成立。

又，國家資通安全科技中心是行政院任務編組之單位而已，非行政法人。至於放射性管理中心草案目前尚在立法中，故目前行政法人放射性廢棄物管理中心尚未係行政法人。



(二)「私法人」，依私法而成立，例如財團、社團。

法人	公法人（係國家機關中可以作為權利義務主體的機關）		國家
			地方自治團體
			行政法人：例如：國家表演藝術中心
	私法人	社團	公益法人（農會、工會、商會、漁會、工業會、商業同業公會、輸出業同業公會及其他人民團體等）
			營利法人（公司、銀行、合作社）
		財團	公益法人（寺廟及其他慈善團體）



三社團法人與財團法人：私法人依其成立之基礎，係人的集合抑係財產的集合為區別標準，可分為社團法人與財團法人。前者乃多數人之集合，其成立之基礎在於人；後者乃多數財產之集合，其成立之基礎在於物，亦即物之人格化。

區別	社團	財團
成立之基礎	人（社員）。	捐助財產。
目的	目的較廣。其可區分如下： 一、營利社團法人：謀取社員財產利益，如公司。 二、公益社團法人：謀取社員之公共利益，如職業公會。 三、中間社團：既非營利亦非公益，如同鄉會。	以公益為限。
活動機關	有意思機關（社團總會）及執行機關（董事）。	僅有執行機關（董事）而無意思機關。
設立人與法人關係	設立人有社員權。	捐助人於捐助財產後，即與財團分離，而對財產無任何權利。
組織性質	目的及組織可隨時變更，具有彈性。	目的及組織不得隨時變更，具有固定性。
解散不同	由全體社員經三分之二以上同意而解散。	於其目的不能達到時，由主管機關宣告解散。
區別實益	公益社團採許可主義，營利社團採準則主義。	採許可主義。




## 牛刀小試 Try...it

(×) ▲結婚後又離婚之未成年人應喪失其行為能力。

 註解 不因此喪失行為能力。

(○) ▲未達結婚年齡而結婚者，如其結婚被撤銷，則已取得之行為能力因而喪失。

(○) ▲因飛機失事，失蹤人於失蹤滿1年後，法院得因利害關係人之聲請，為死亡之宣告。


 註解 參民法第8條（死亡宣告）第3項。

(×) ▲權利能力得拋棄，但行為能力不能拋棄。

 註解 權利能力、行為能力均不得拋棄。




(A) ▲死亡宣告由何人為之始發生法律上效力：(A) 法院  
(B) 主管機關 (C) 遺產管理人。

 註解 參民法第8條（死亡宣告）第1項。


(A) ▲下列何者權利法人得享有之？(A) 名譽權 (B) 繼承權  
(C) 生存權。

(B) ▲社團得隨時以全體社員幾分之幾之決議解散之？(A) 五分之三 (B) 三分之二 (C) 三分之一。

 註解 民法第57條（社團決議解散）規定：社團得隨時以全體社員三分二以上之可決解散之。



- (B) ▲限制行為能力人使用詐術使人相信其有行為能力，或使人相信其已得法定代理人之允許者，其所為之法律行為：  
(A) 無效 (B) 有效 (C) 不一定。

 民法第83條（強制有效行為）：限制行為能力人用詐術使人信其為有行為能力人或已得法定代理人之允許者，其法律行為為有效。

- (A) ▲下列哪一法律行為有效？(A) 限制行為能力人用詐術使人信其為有行為能力人 (B) 受輔助宣告之人未經同意的不動產買賣契約 (C) 無行為能力人所訂立的契約。  
(D) 受監護宣告之人的單獨行為。〈104農九職等〉

 參民法第83條規定。



▲死亡宣告之要件：

一、實質要件：

(一) 須為【①】。

(二) 須經【②】。

二、形式要件：

(一) 須有【③】之聲請。

(二) 須經【④】宣告。

答：①失蹤人、②一定時間、③利害關係人、④法院。

▲直接行使於目的上之權利，稱為【①】，例如物權。【②】為要求他人作為或不作為之權利，例如債權。因一方之行為使權利創設、變更或消滅之權利稱之為【③】，例如撤銷權。

答：①支配權、②請求權、③形成權。





▲社團總會之一般決議，均以出席社員【①】決之，至於社團變更章程之決議，應有全體社員【②】之出席，出席社員【③】以上之同意，或有全體社員【④】以上書面之同意。

答：①過半數、②過半數、③四分之三、④三分之二。（民法§53（社團章程之變更）I）



▲甲今年18歲，係某高級中學三年級學生，某日將其父親所給與之零用錢100元送給重病之某乙，又至書店訂購升大學叢書一套，試問其效力如何？

答：甲為限制行為能力人，其所為贈與的100元予重病之某乙和訂購升大學叢書一套，乃為處分其父所給與之零用錢，依民法第84條（特定財產處分之允許）規定：「法定代理人允許限制行為能力人處分之財產，限制行為能力人就該財產有處分之能力。」故其所為之處分，不因其為限制行為能力人而無效，況訂購升大學叢書一套乃依其年齡及身為日常生活所必需者，故其亦不須其父之允許，而所為之行為，仍屬有效。



## 第十章 消滅時效

焦點統整

### ▲消滅時效：〈101農九職等〉

乃請求權之行使，繼續達法定期間，則生抗辯事由之一種時效。

以下列出民法規定之消滅時效：

民法條文	時效期間	起算點	適用權利
第125條 (一般時效期間)	15年 (96農九職等)	一請求權可行使時 二為行為時 (以不行為為目的之請求權)	一般請求權，法律未特別規定即使用本規定之時效
第126條(5年之短期時效期間)	5年		利息、紅利、租金、贍養費、退職金及其他一年或不及一年之定期給付債權，其各期給付請求權
第127條(2年之短期時效期間)	2年		商品或勞務之代價或墊款(詳見民法§127(2年之短期時效期間)各款)



第 1 9 7 條 （損害賠償 請求權之消 滅時效與不 當得利之返 還）	2年	知有損害及賠 償義務人時	因侵權行為所生之損害賠償 請求權
	10年	侵權行為時	
第 3 6 5 條 （解除權或 請求權之消 滅）	6個月	買受人依第 356條規定為 通知後	買受人因物有瑕疵，而得解 除契約或請求減少價金者， 其解除權或請求權
	5年	標的物交付時	
第 4 5 6 條 （消滅時效 期間及其起 算點）	2年	受租賃物返還 時	出租人就租賃物所受損害對 於承租人之賠償請求權
			承租人之償還費用請求權及 工作物取回權
第 4 7 3 條 （消滅時效 期間及其起 算）	6個月	受借用物返還 時	貸與人就借用物所受損害， 對於借用人之賠償請求權
		借貸關係終止 時	借用人依第466條所定之賠償 請求權、第469條所定有益費 用償還請求權及其工作物之 取回權
第 5 1 4 條 （權利行使 之期間）	1年	瑕疵發見後	定作人之瑕疵修補請求權、 修補費用償還請求權、減少 報酬請求權、損害賠償請求 權或契約解除權
		其原因發生後	承攬人之損害賠償請求權或 契約解除權



第601條之2 (短期消滅 時效)	1年	寄託關係終止 時	關於寄託契約之報酬請求 權、費用償還請求權或損害 賠償請求權
第 6 1 1 條 (短期消滅 時效)	6個月	發見物品喪失 或毀損之時	依第606條至第608條之規定 所生之損害賠償請求權
		客人離去場所 後	
第 6 6 6 條 (短期消滅 時效)	1年	運送物交付或 應交付之時	對於承攬運送人因運送物之 喪失、毀損或遲到所生之損 害賠償請求權
第 7 1 7 條 (短期消滅 時效)	3年	承擔之時	指示證券領取人或受讓人， 對於被指示人因承擔所生之 請求權
第756條之8 (請求權之 時效)	2年		僱用人對人事保證人之請求 權
第 9 6 3 條 (占有人物 上請求權之 消滅時效)	1年	侵奪或妨害占 有或危險發生 後	占有人之占有物返還請求 權、妨害除去請求權及妨害 防止請求權
第 1 1 4 6 條 (繼承回復 請求權)	2年	知悉被侵害之 時	繼承回復請求權
	10年	繼承開始時	



▲時效中斷：〈96農七、八職等、104農九職等〉

乃於時效進行中，有與時效基礎（如權利不行使）相反之事實（如權利之行使）發生，使已進行之期間全歸無效而重行起算之謂。依民法第129條（消滅時效中斷之事由）規定：「消滅時效，因下列事由而中斷：

一請求。

二承認。

三起訴。

下列事項，與起訴有同一效力：

一依督促程序，聲請發支付命令。

二聲請調解或提付仲裁。

三申報和解債權或破產債權。

四告知訴訟。

五開始執行行為或聲請強制執行。」

▲時效不完成：

乃時效期間即將完成之際，因有請求無法或不便行使之事由存在，法律上乃使本應完成之時效，延至該事由終止後，一定期間內，暫緩完成，俾權利人得於該一定期間內，仍得行使權利之謂。其情況可區分如下：

一因事變不完成：時效之期間終止時，因天災或其他不可避之事變，致不能中斷其時效者，自其妨礙事由消滅時起，1個月內，其時效不完成（民法§139（時效因事變而不完成））。

二因繼承人、管理人未確定而不完成：屬於繼承財產之權利或對於繼承財產之權利，自繼承人確定或管理人選定或破產之宣告時起，6個月內，其時效不完成（民法§140（時效因繼承人、管理人未確定而不完成））。



三因欠缺法定代理人而不完成：無行為能力人或限制行為能力人之權利，於時效期間終止前6個月內，若無法定代理人者，自其成為行為能力人或其法定代理人就職時起，6個月內，其時效不完成（民法 § 141（時效因欠缺法定代理人而不完成））。

四因法定代理關係存在而不完成：無行為能力人或限制行為能力人，對於其法定代理人之權利，以代理關係消滅後1年內，其時效不完成（民法 § 142（因法定代理關係存在而不完成））。

五因夫妻關係存在而不完成：夫對於妻或妻對於夫之權利，於婚姻關係消滅後1年內，其時效不完成（民法 § 143（因夫妻關係存在而不完成））。

▲時效中斷與時效不完成之異同：〈103農九職等〉

		時效中斷	時效不完成
相同點	目的	保護因時效進行而受不利益之當事人。	
	作用	二者均為時效之障礙。	
相異點	事由	中斷乃由於當事人之行為造成，其事由有三（民法 § 129（消滅時效中斷之事由））。	不完成乃由於當事人行為以外之事實，其事由有五（民法 § 139～§ 143）。
	效力	一、中斷事由終止時，重行起算，已經過期間歸於無效。 二、效力係相對的（對人的）。	一、停止前已進行之期間有效，停止事由終止後仍須合算。 二、效力係絕對的（對世的）。



## ▲消滅時效與除斥期間之相異點：〈99農九職等〉

		消滅時效	除斥期間
立法精神		為維持新的法律秩序	為保持原來繼續存在的法律秩序
適用客體		請求權	形成權
期間計算	起算	自權利可行使時起算，以不行為為目的之請求權，自行為時起算	除法律另有規定外，自權利發生時起算
	障礙	時效中斷、時效不完成	為不變期間
成就效力		請求權仍得行使，僅義務人生抗辯權	權利歸於消滅



## 牛刀小試 *Try...it*

(×) ▲除斥期間時效完成後，權利人仍得行使請求權，僅義務人取得抗辯權。

 時效完成後權利歸於消滅，不得行使請求權。



### ▲何謂時效不完成？

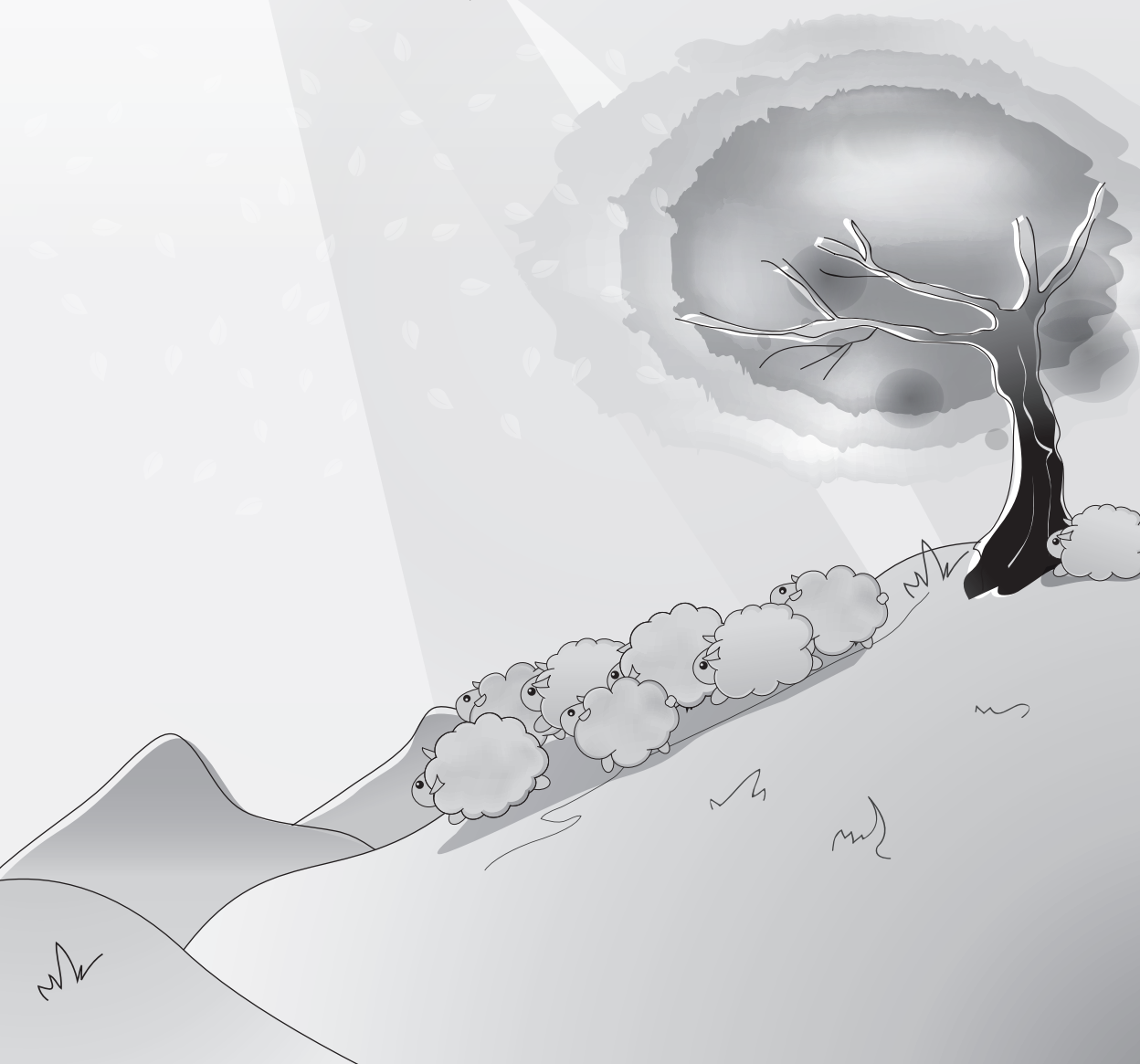
答：乃時效期間即將完成之際，因有請求無法或不便行使之事由存在，法律上乃使本應完成之時效，延至該事由終止後，一定期間內，暫緩完成，俾權利人得於該一定期間內，仍得行使權利之謂。其情況可區分如下：

- 一、因事變不完成：時效之期間終止時，因天災或其他不可避之事變，致不能中斷其時效者，自其妨礙事由消滅時起，1個月內，其時效不完成（民法 § 139（時效因事變而不完成））。
- 二、因繼承人、管理人未確定而不完成：屬於繼承財產之權利或對於繼承財產之權利，自繼承人確定或管理人選定或破產之宣告時起，6個月內，其時效不完成（民法 § 140（時效因繼承人、管理人未確定而不完成））。
- 三、因欠缺法定代理人而不完成：無行為能力人或限制行為能力人之權利，於時效期間終止前6個月內，若無法定代理人者，自其成為行為能力人或其法定代理人就職時起，6個月內，其時效不完成（民法 § 141（時效因欠缺法定代理人而不完成））。



## 第三編

## 民法物權編





## 第一章 通則

焦點統整

### ▲物權之意義：

乃直接支配其標的物，而可以對任何人主張之一種財產權。

### ▲物權法定主義：

主要指物權之種類，須依法律所規定，而當事人不得自由創設而言。民法第757條（物權法定主義）規定：「物權除依法律或習慣外，不得創設。」

### ▲物權之變動：〈104農九職等〉

#### 一、不動產物權之變動：

(一)依法律行為而生者（民法§758（設權登記～登記生效要件主義））：〈105農九職等〉

1.登記生效主義：不動產物權，依法律行為而取得、設定、喪失及變更者（處分行為），非經登記，不生效力。

2.要式行為：須以「書面」為之。

(二)非依法律行為而取得物權者：因為物權受讓人於登記前，已取得該物權，故採「登記處分主義」。民法第759條：「因繼承、強制執行、徵收、法院之判決或其他非因法律行為，於登記前已取得不動產物權者，應經登記，始得處分其物權。」

〈103農九職等〉



二、動產物權之變動：動產物權之讓與，非將動產交付，不生效力（民法 § 761（動產物權之讓與方法～交付、簡易交付、占有改定、指示交付）本文）。由此可知我國民法對動產物權之讓與採「交付生效主義」，而交付除直接為之外，尚有觀念交付，其可分為3種：

(一)簡易交付：受讓人已占有動產者，於讓與合意時，即生效力（民法 § 761（動產物權之讓與方法～交付、簡易交付、占有改定、指示交付）I 但書）。

例如甲先將機車借給乙，機車由乙占有中，後來乙欲向甲購車，只要甲同意即生交付效力。

(二)占有改定：讓與動產物權，而讓與人仍繼續占有動產者，讓與人與受讓人間，得訂立契約，使受讓人因此取得間接占有，以代交付（民法 § 761（動產物權之讓與方法～交付、簡易交付、占有改定、指示交付）II）。〈99農九職等〉

例如甲和乙訂立沙發買賣契約並交付價金，但乙因為要搬新家，因此先約定將沙發暫放在甲處（約定成立時即屬交付）。

(三)指示交付：讓與動產物權，如其動產由第三人占有時，讓與人得以對於第三人之返還請求權，讓與於受讓人，以代交付（民法 § 761（動產物權之讓與方法～交付、簡易交付、占有改定、指示交付）III）。〈105農九職等〉

例如甲和乙訂立汽車買賣契約並交付價金，但汽車目前由甲妻占有中，因此乙可向甲妻拿回汽車。



**註解** 善意取得制度：在無權處分的情況下，依民法第118條（無權處分）規定，該處分行為效力未定，須待有處分權人承認後始生效力，但如此一來，則對信賴處分人權利外觀之善意受讓人蒙受不利益，故民法有善意取得制度，以保護善意之受讓人，其分為不動產及動產之善意受讓：〈99、101農九職等〉

一、不動產善意受讓規定於民法第759條之1（不動產物權登記之變動效力）：「不動產物權經登記者，推定登記權利人適法有此權利。」

因信賴不動產登記之善意第三人，已依法律行為為物權變動之登記者，其變動之效力，不因原登記物權之不實而受影響。」


二、動產善意受讓規定於民法第801條（善意受讓）：「動產之受讓人占有動產，而受關於占有規定之保護者，縱讓與人無移轉所有權之權利，受讓人仍取得其所有權。」及第948條（善意受讓）：「以動產所有權，或其他物權之移轉或設定為目的，而善意受讓該動產之占有者，縱其讓與人無讓與之權利，其占有仍受法律之保護。但受讓人明知或因重大過失而不知讓與人無讓與之權利者，不在此限。」

動產占有之受讓，係依第761條（動產物權之讓與方法～交付、簡易交付、占有改定、指示交付）第2項規定為之者，以受讓人受現實交付且交付時善意為限，始受前項規定之保護。」




## 牛刀小試 *Try...it*

(A) ▲關於物權之取得，下列敘述，何者正確？(A) 不動產物權，依法律行為而取得，非經登記，不生效力 (B) 動產物權之讓與，應以書面為之 (C) 不動產物權因繼承而取得，非經登記，不生效力 (D) 不動產物權之讓與，非將不動產交付，不生效力。〈105、104農九職等〉

 參民法第758條（設權登記～登記生效要件主義）規定。

(A) ▲下列何一契約，依法須以書面訂立？(A) 土地所有權移轉契約 (B) 房屋買賣契約 (C) 汽車讓與契約 (D) 不動產贈與契約。〈104農九職等〉

 參民法第758條（設權登記～登記生效要件主義）規定。



▲物權除依法律或習慣外，【①】。（物權法定主義，民法§757）

民法物權編所定之物權，計有【②】：所有權、地上權、農育權、不動產役權、抵押權、質權、典權、留置權。

答：①不得創設、②8種。



▲何謂物權？物權之效力如何？

答：一意義：物權者，乃直接支配特定物，而享受其利益之具有  
排他性之權利。

二物權具有下述4種效力：

(一)優先權：亦即物權之優先效力。分述如下：

- 1.物權相互間之優先效力：物權有排他性，惟其排他性之強弱，則因物權之種類而異，有絕對不許他權利之存在者，例如所有權之於所有權，地上權之於地上權；有容許他權利之存在，但其效力，則先設定之物權優先於後設定之物權者，如：抵押權。
- 2.物權對於債權之優先效力：物權為對於標的物有直接排他之權利，債權則僅為特定人間請求給付之權利。故債權與物權並立時，其效力自然弱於物權。

(二)追及權：物權有追及效力，即權利標的物無論入於何人手中，權利人均得追及其物，行使其權利。

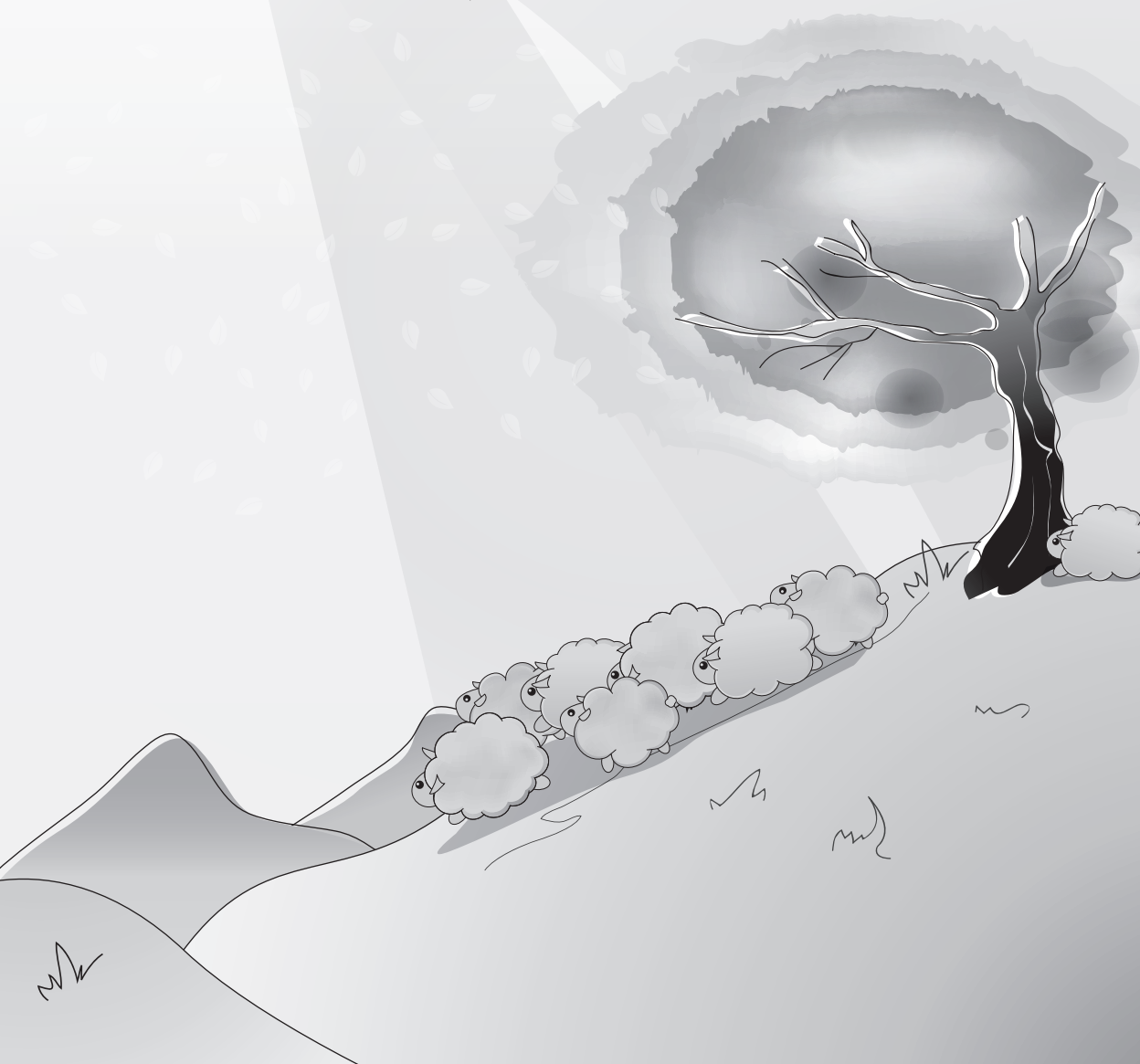
(三)物上請求權：物上請求權者，即物權人之物受侵害時，得請求侵害人回復其物權原有狀態之請求權。其要義有三：

- 1.所有權返還請求權。
- 2.除去妨害請求權。
- 3.防止妨害請求權。

(四)各種物權之特殊效力，規定於各種物權之中。

## 第四編

### 民法親屬編





## 第一章 通則

焦點統整

### ▲親屬：

法無定義。解釋上應基於血統、婚姻或法律行為（收養）所發生一定身分關係之人，其相互間謂之親屬。親屬可分為以下3類：

一、配偶：夫妻彼此間互為配偶。

二、血親：乃依血統關係所生之親屬。而依事實上血統連繫之有無可區分為：

（一）自然血親：乃出於同一祖先，而有血統連繫之血親。

如：父母、子女、兄弟、姊妹等。

（二）擬制血親：乃無血統連繫，而由法律上所擬制之血親。故亦稱法定血親。例如養父母與養子，以至養子女與婚生子女間。

三、姻親：〈96農七、八職等、103農九職等〉

乃因婚姻關係所生之親屬。依民法第969條（姻親之定義）規定，有下列3類：

（一）血親之配偶。如：媳婦、女婿、姊夫、弟媳、孀孀、姨丈等。

（二）配偶之血親。如：岳丈、婆婆、小姑、大舅子等。

（三）配偶之血親之配偶。如：連襟、妯娌等。

所以親家（公婆與岳父母之間）非姻親，因為其為血親之配偶之血親。





▲親系：〈103農九職等〉

指親屬在世系上之連絡（姻親的親系從其配偶），可分為下列2種：

一直系血親：己身所從出或從己身所出之血親。

(一)己身所從出：即直系血親尊親屬。如：父、母、祖父、祖母。

(二)從己身所出：即直系血親卑親屬。如：子、女、孫子、孫女。

二旁系血親：非直系血親，而與己身出於同源之血親。

▲親等：〈103農九職等〉

乃表示親屬關係遠近親疏之尺度（姻親的親等從其配偶），其計算分為下列2者：

一直系血親：與己身隔幾世就是幾親等。如自己與祖母隔二世，其即自己之直系血親二親等。

二旁系血親：自己身上數至同源，在下數至欲計算之親屬，其總世數即為親等。如自己與堂哥，先上數至祖父母（同源）在下數至堂哥，共四世，其即自己之旁系血親四親等。



## 牛刀小試 Try...it

(○) ▲非直系血親，而與己身出於同源之血親為旁系血親。



參民法第967條（直系、旁系血親之意義）第2項。



▲何謂直系血親？旁系血親？親等之計算如何？

答：一直系血親者，謂己身所從出或從己身所出之血親。

二旁系血親者，謂非直系血親，而與己身出於同源之血親  
（民法§967（直系、旁系血親之意義））。

三親等之計算：民法第968條（血親親等之計算）規定：血親親等之計算，直系血親，從己身上下數，以一世為一親等；旁系血親，從己身數至同源之直系血親，再由同源之直系血親，數至與之計算親等之血親，以其總世數為親等之數。



### ▲夫妻財產制之分類：

#### 一、法定財產制：〈101農九職等〉

(一)財產不共有：夫或妻之財產分為婚前財產與婚後財產，由夫妻各自所有（民法 § 1017（婚前財產與婚後財產）I 前段）。

夫或妻各自管理、使用、收益及處分其財產（民法 § 1018（各自管理財產））。

夫妻自負其財產債務清償之責，惟若夫妻之一方以自己財產清償他方之債務，雖於婚姻存續中，亦得請求返還（民法 § 1023（各自清償債務））。

婚前財產與婚後財產之區別：

	定義	推定而得		擬制而得
婚前財產	結婚時夫妻各自所有之財產		不能證明為夫或妻所有者，推定為夫妻共有	約定財產制於婚姻存續中，改用為法定財產者，其改用前之財產
婚後財產	婚姻存續中取得之財產	不能證明為婚前或婚後財產者		婚前財產，於婚姻關係存續中所生之孳息



(二)剩餘財產分配請求權：法定財產制關係消滅時，夫或妻現存之婚後財產，扣除婚姻關係存續所負債務後，如有剩餘，其雙方剩餘財產之差額，應平均分配（民法 § 1030-1（法定財產制關係消滅時剩餘財產之分配、除外規定及請求權行使之時效）I 本文）。

但：夫妻之一方對於婚姻生活無貢獻或協力，或有其他情事，致平均分配有失公平者，法院得調整或免除其分配額（110.01.20.最新修正民法 § 1030-1 II）。又，法院為前項（指民法 § 1030-1 II）裁判時，應綜合衡酌夫妻婚姻存續期間之家事勞動、子女照顧養育、對家庭付出之整體協力狀況、共同生活及分居時間之久暫、婚後財產取得時間、雙方之經濟能力等因素（110.01.20.最新修正民法 § 1030-1 III）。

1.婚後財產之保全（民法 § 1020-1（婚後剩餘財產之分配））：夫或妻於婚姻關係存續中就其婚後財產所為有害及法定財產制關係消滅後他方之剩餘財產分配請求權之行為，他方得聲請法院撤銷之。其類型如下表：

	原則	例外
無償行為	得撤銷。	履行道德上義務所為之相當贈與。
有償行為	不得撤銷。	一行為人行為時明知有損剩餘財產分配請求權。 二受益人受益時亦知其情事者。

本撤銷權，自夫或妻之一方知有撤銷原因時起，6個月間不行使，或自行為時起經過1年而消滅（民法 § 1020-2（婚後剩餘財產分配撤銷權之除斥期間））。

2.夫妻就其婚後財產，互負報告之義務（民法 § 1022（婚後財產之報告義務））。



## 3.剩餘財產之分配：

分配原則	平均分配	就雙方剩餘財產之差額，平均分配。 如剩餘財產夫有600萬元，妻有1400萬元，則其剩餘財產分配： $(1400 - 600) \div 2 = 400$ （萬元） 故夫對妻有400萬元之剩餘財產分配請求權。
	衡平原則	平均分配顯失公平者，法院得調整或免除其分配額。 但：夫妻之一方對於婚姻生活無貢獻或協力，或有其他情事，致平均分配有失公平者，法院得調整或免除其分配額（110.01.20.最新修正民法§1030-1Ⅱ）。 又，法院為前項（指民法§1030-1Ⅱ）裁判時，應綜合衡酌夫妻婚姻存續期間之家事勞動、子女照顧養育、對家庭付出之整體協力狀況、共同生活及分居時間之久暫、婚後財產取得時間、雙方之經濟能力等因素（110.01.20.最新修正民法§1030-1Ⅲ）。
分配請求權之消滅時效		一自請求權人知有剩餘財產之差額時起， <b>2</b> 年內。 二自法定財產制關係消滅時起，逾五年者。
剩餘財產範圍	不列入	一因繼承或其他無償取得之財產。 二慰撫金。
	追加計算	法定財產制關係消滅前 <b>5</b> 年內處分之婚後財產。
	應扣除之債務	一婚姻關係存續所負債務。 二以婚後財產清償婚前債務，或以婚前財產清償婚姻存續中債務，於法定財產制關係消滅時仍未補償者。
剩餘財產價值計算		一原則上以法定財產制關係消滅時為準。 二因判決而離婚者，以起訴時為準。 三應追加計算之婚後財產，其價值計算以處分時為準。



(三)自由處分金（民法 § 1018-1（自由處分生活費用外金錢））

：夫妻於家庭生活費用外，得協議一定數額之金錢，供夫或妻自由處分。

二約定財產制：夫妻財產屬於其私人問題，自應由夫妻自由約定，但其內容，民法規定2種類型：

(一)共同財產制：夫妻之財產及所得，除特有財產外，合併為共同財產，屬於夫妻公同共有（民法 § 1031（共同財產之意義））。

		共同財產	特有財產
範圍		特有財產以外之財產。	一、專供夫或妻個人使用之物。 二、夫或妻職業上必需之物。 三、夫或妻所受之贈物，經贈與人以書面聲明為其特有財產者。
適用		共同財產制。	分別財產制。
管理	方式	由夫妻共同管理。但約定由一方管理者，從其約定。	各自管理。
	費用	由共同財產負擔。	
處分		一、應得他方之同意。 二、同意之欠缺，不得對抗第三人。但第三人已知或可得而知其欠缺，或依情形，可認為該財產屬於共同財產者，不在此限。	各自處分。




債務	範圍	結婚前或婚姻關係存續中所負之債務。	
	責任	均須負清償責任。	
	補償請求權	一以共同財產清償共同債務，無補償請求權。 二以共同財產清償特有債務，有補償請求權。 三以特有財產清償共同債務，有補償請求權。 補償請求權，在婚姻關係存續中，亦得請求。	
夫妻一方死亡時之財產歸屬		一、半數歸屬於生存之他方，半數歸屬於繼承人（數額得另以約定劃分）。 二、若他方依法不得為繼承人，其對共同財產得請求之數額不得超過離婚得請求之數額。	全數由被繼承人繼承。
共同財產制消滅時	訂約時之財產	各自取回。	
	訂約後之財產	各得半數（但另有約定者，從其約定）。	
所得共同財產制	方式	以契約，限勞力所得為共同財產。	
	勞力所得	一、夫或妻於婚姻關係存續中取得之薪資、工資、紅利、獎金及其他與勞力所得有關之財產收入。 二、勞力所得之孳息及代替利益。 三、不能證明為勞力所得或勞力所得以外財產者，推定為勞力所得。	其他非勞力所得財產。



(二)分別財產制：分別財產，夫妻各保有其財產之所有權，各自管理、使用、收益及處分（民法 § 1044（分別財產制之意義））。

分別財產制有關夫妻債務之清償，適用民法第1023條（各自清償債務）之規定（民法 § 1046（分別財產制債務之清償））。

 剩餘財產追加計算之特別規定：


追加計算之例外		為履行道德上義務所為之相當贈與。
對第三人之請求權	法律要件	一分配義務人不足清償其應負之分配額時。 二第三人為無償受領或以顯不相當之對價有償受領者。
	返還範圍	其所受利益內。
	消滅時效	一於知悉其分配權利受侵害時起2年內。 二自法定財產制關係消滅時起，逾5年者。






## 牛刀小試 Try...it

(B) ▲夫妻財產制契約之訂立、變更或廢止，應以下列何種方式為之？(A) 意思表示 (B) 書面 (C) 書面與口頭表示均可。

 參民法第1007條（夫妻財產制契約之要件～要式契約）。

(C) ▲下列哪種情形，法院得因他方之請求，宣告改用分別財產制？(A) 依法應得他方同意所為之財產處分，他方無正當理由拒絕同意時 (B) 依法應給付家庭生活費用而不給付時 (C) 以上均是。

 參民法第1010條（分別財產制之原因～法院應夫妻一方之聲請而為宣告）第1項。



▲共同財產之處分：夫妻之一方，對於共同財產為處分時，應得【①】。

前項同意之欠缺，不得對抗【②】。但第三人已知或可得而知其欠缺，或依情形，可認為該財產屬於共同財產者，不在此限。

答：①他方之同意、②第三人。（民法 § 1033（共同財產之處分））



## 第五章 特留分

焦點統整

### ▲特留分：

乃遺囑人以遺囑無償處分遺產時，法律上為法定繼承人所保留之部分。此部分為抽象的比率，並非具體指定保留某項財產。特留分為法定繼承人之權利，僅於遺囑中無償處分遺產時（例如遺贈、捐助）始有之。

特留分之比例：

- 一應繼分之二分之一：配偶及民法第1138條（法定繼承人及其順序）規定之第1、2順位繼承人（直系血親卑親屬及父母）。
- 二應繼分之三分之一：民法第1138條（法定繼承人及其順序）規定之第3、4順位繼承人（兄弟姊妹、祖父母）。

### ▲特留分之算定：

特留分，由第1173條（分割之計算2～贈與之歸扣）算定之應繼財產中，除去債務額算定之（民法§1224（特留分之算定））。

### ▲遺贈之扣減：

民法第1225條（遺贈之扣減）：「應得特留分之人，如因被繼承人所為之遺贈，致其應得之數不足者，得按其不足之數由遺贈財產扣減之。受遺贈人有數人時，應按其所得遺贈價額比例扣減。」



## 牛刀小試 Try...it

(B) ▲直系血親卑親屬之特留分，為其應繼分之 (A) 三分之二 (B) 二分之一 (C) 三分之一。

 參民法第1223條（特留分之決定）第1款。

(C) ▲祖父母之特留分，為其應繼分之 (A) 三分之二 (B) 二分之一 (C) 三分之一。

 參民法第1223條（特留分之決定）第1款。



▲應得特留分之人，如因被繼承人所為之遺贈，致其應得之數不足者，得按其不足之數由【①】扣減之。受遺贈人有數人時，應按其【②】扣減。

答：①遺贈財產、②所得遺贈價額比例。（民法 § 1225（遺贈之扣減））