

《強制執行法概要》

一、債務人乙因向債權人甲借錢，將乙所有之 A 地設定普通抵押權予甲。設定完成後，乙在 A 地上營造未經保存登記之 B 屋自己居住使用。嗣甲因乙未按期還款，取得法院許可拍賣抵押物裁定，並以之為執行名義，列乙為債務人，聲請強制執行。

(一) 乙於法院為許可拍賣抵押物裁定後，如於該裁定送達前死亡，或於強制執行開始後死亡，執行法院各應如何處理？(15 分)

(二) 倘乙於強制執行開始後死亡，執行法院得否將 A 地及 B 屋併付拍賣？又應如何分配價金？(10 分)

命題意旨	本題所涉考點有四： 1. 執行力擴張(執行名義主觀範圍擴張)。 2. 法院准許拍賣之裁定，不待確定即得作為執行名義。 3. 強制執行開始後，執行債務人死亡之處理。 4. 土地及其上建物之「併付拍賣」。
答題關鍵	考生應充分掌握強制執行法第4條之2、第5條第3項、民法第877條等規定，以及拍賣抵押物裁定之性質，才能從容作答。
考點命中	1. 《高點強制執行法講義》第一回，武政大編撰，頁36～39。 2. 《高點強制執行法講義》第一回，武政大編撰，頁17。 3. 《高點強制執行法講義》第一回，武政大編撰，頁142。

【擬答】

(一) 乙於法院為許可拍賣抵押物裁定後，如於該裁定送達前死亡，或於強制執行開始後死亡，執行法院各應如何處理？

1. 乙於法院為許可拍賣抵押物裁定後，如於該裁定送達前死亡，執行法院各應如何處理？

(1) 按聲請法院拍賣抵押物事件，係屬非訟事件(非訟事件法第 72 條)，而該法院准許拍賣之裁定，不待確定即得作為執行名義(即已生執行力)，債務人雖得對該裁定提起抗告，惟抗告不停止執行。

(2) 次按，「許可拍賣抵押物裁定」屬強制執行法第 4 條第 1 項第 5 款所定「執行名義」，得依強制執行法第 4 條之 2 第 2 項準用同條第 1 項第 1 款規定，該執行名義當事人之「繼受人」亦受執行力擴張所及。而此所稱「繼受人」，包括「一般繼受人」，如「繼承人」。

(3) 於本件，乙於法院為許可拍賣抵押物裁定後，於該裁定送達前死亡，揆諸前開說明，裁定縱使尚未確定，仍已生執行力而得作為執行名義，且其執行力應擴張及於債務人乙之繼受人(一般繼受人)，法院仍應依債權人甲之聲請，許可就抵押物(A 地)為強制執行(即拍賣抵押物)。

(4) 結論：法院仍應依債權人甲之聲請，許可就抵押物(A 地)為強制執行(即拍賣抵押物)。

2. 乙於法院為許可拍賣抵押物裁定後，如於強制執行開始後死亡，執行法院各應如何處理？

(1) 按 強制執行開始後，執行債務人死亡者，雖執行債務人欠缺當事人能力，但執行法院仍得續行強制執行(強制執行法第 5 條第 3 項參照)。

(2) 故於本件，乙於法院為許可拍賣抵押物裁定後，於強制執行開始後死亡，揆諸上開規定，執行法院仍得續行強制執行(即拍賣抵押物)。

(3) 結論：執行法院仍得續行強制執行(即拍賣抵押物)。

(二) 倘乙於強制執行開始後死亡，執行法院得否將 A 地及 B 屋併付拍賣？又應如何分配價金？

1. 倘乙於強制執行開始後死亡，執行法院得否將 A 地及 B 屋併付拍賣？

(1) 按乙於法院為許可拍賣抵押物裁定後，於強制執行開始後死亡，揆諸上開規定，執行法院仍得續行強制執行(即拍賣抵押物)，業如前述。

(2) 次按，民法第 877 條第 1 項規定：「土地所有人於設定抵押權後，在抵押之土地上營造建築物者，抵押權人於必要時，得於強制執行程序中聲請法院將其建築物與土地併付拍賣」。但 對於建築物之價金，無優先受清償之權。」。

(3)於本件，B屋雖未經保存登記，惟乙為B屋之原始起造人，可「原始取得」B屋之所有權。又B屋係乙於A地設定普通抵押權後所營造，揆諸上開民法第877條第1項規定，債權人(抵押權人)甲於必要時，得於強制執行程序中聲請法院將其建築物B屋與A地併付拍賣。

(4)結論：債權人(抵押權人)甲於必要時，得於強制執行程序中聲請法院將其建築物B屋與A地併付拍賣。

(三)又應如何分配價金？

承前，債權人(抵押權人)甲於必要時，固得於強制執行程序中聲請法院將其建築物B屋與A地併付拍賣，惟依前開民法第877條第1項但書規定，甲對於建築物B屋之價金，並無優先受清償之權。

二、A公司取得命前任董事長甲交付公司印鑑大、小章各乙枚之確定判決，據之為執行名義，聲請法院強制執行。

(一)執行法院限期命甲自動履行，交出A公司大小章，甲屆期並未交出，亦不依法院通知到場接受訊問。執行法院欲拘提甲到場，須符合那些要件？各該要件應如何解釋適用？(15分)

(二)拘票開出後，應由何人執行拘提？拘提過程中，甲聚集多數黑衣人阻擋。執行人員除返回法院而暫不執行拘提外，可為如何之積極處理？(10分)

命題意旨	本題主要在測驗考生對於強制執行法中「拘提」相關規定的熟悉程度，算是相對冷門的考點。
答題關鍵	考生應對於「拘提」程序之相關規定有所熟悉，最好還能順便帶到「執行名義命債務人交付書據、印章或其他相類憑證時」之執行方法。
考點命中	《高點強制執行法講義》第一回，武政大編撰，頁188～189。

【擬答】

(一)執行法院限期命甲自動履行，交出A公司大小章，甲屆期並未交出，亦不依法院通知到場接受訊問。執行法院欲拘提甲到場，須符合那些要件？各該要件應如何解釋適用？

1.須有法定之拘提事由：

按強制執行法第21條第1項規定：「債務人有下列情形之一，而有強制其到場之必要者，執行法院得拘提之：一、經合法通知，無正當理由而不到場。二、有事實足認為有逃匿之虞。」。故於本件，債務人甲無正當理由不依法院通知到場接受訊問，揆諸本條項第1款規定，若有強制其到場之必要，執行法院得拘提之。

2.須有強制債務人到場之必要：

前開強制執行法第21條第1項規定所稱「有強制其到場之必要者」，係指債務人若未到場，即有礙於执行程序之進行而言。於本件，系爭公司印鑑大、小章是否確實為債務人甲所持有？執行法院究應採「直接強制」方法(強制執行法第123條第1項規定)，抑或「宣告無效」(強制執行法第123條第2項準用第121條第1項規定)、「間接強制」(強制執行法第123條第2項準用第128條第1項規定)之方法為宜？凡此種種，均應透過訊問債務人甲始能確定。據此，應可認為本件有強制債務人甲到場之必要。

3.須符合「令狀主義」(即應用「拘票」)：

強制執行法第21條之1規定：「拘提，應用拘票」。(第1項)拘票應記載左列事項，由執行法官簽名：一、應拘提人姓名、性別、年齡、出生地及住所或居所，有必要時，應記載其足資辨別之特徵。但年齡、出生地、住所或居所不明者，得免記載。二、案由。三、拘提之理由。四、應到之日、時及處所。(第2項)。

4.須遵守「法定拘提程序」：

強制執行法第22條之5：「拘提、管收，除本法別有規定外，準用刑事訴訟法關於拘提、羈押之規定。」，故關於「拘提」應遵守之法定程序，應準用刑事訴訟法之規定。

(二)拘票開出後，應由何人執行拘提？拘提過程中，甲聚集多數黑衣人阻擋。執行人員除返回法院而暫不執行拘提外，可為如何之積極處理？

1.按強制執行法第21條之2規定：「拘提，由執達員執行。」。故於拘票開出後，應由執達員執行拘提。

2.次按，強制執行法第3條之1規定：「執行人員於執行職務時，遇有抗拒者，得用強制力實施之。但不得逾必要之程度。(第1項)實施強制執行時，為防止抗拒或遇有其他必要之情形者，得請警察或有關

機關協助。(第2項)前項情形，**警察或有關機關有協助之義務**。(第3項)。

- 3.故於本件，執行人員(執達員)於執行拘提過程中，甲聚集多數黑衣人阻擋。執行人員除返回法院而暫不執行拘提外，得請警察或有關機關協助，警察或有關機關並有協助之義務。
- 4.結論：於拘票開出後，應由執達員執行拘提。而執行人員(執達員)於執行拘提過程中，甲聚集多數黑衣人阻擋。執行人員除返回法院而暫不執行拘提外，得請警察或有關機關協助，警察或有關機關並有協助之義務。

三、金錢債權人甲聲請就債務人乙對第三人丙之租金債權為執行時，執行法院所發扣押命令，無法依甲所陳報之住所送達於乙及丙，執行法院命甲陳報乙及丙之最新戶籍資料，再為送達，甲不能補正，致無法將扣押命令送達於乙及丙。執行法院應如何處理？(25分)

命題意旨	本題整合多項考點，包括「扣押命令之送達」、「債務人之查報義務」及其違反之效果。
答題關鍵	作答時，應依序援引強制執行法第118條、第19條第1項、第28條之1第1款等規定，再補充相關實務見解。
考點命中	1.《高點強制執行法講義》第一回，武政大編撰，頁167。 2.《高點強制執行法講義》第一回，武政大編撰，頁49。 3.《高點強制執行法講義》第一回，武政大編撰，頁55。

【擬答】

- (一)按強制執行法第118條規定：「**第一百五條、第一百十六條、第一百十六條之一及前條之命令，應送達於債務人及第三人**，已為送達後，應通知債權人。(第1項)前項命令，**送達於第三人時發生效力**，無第三人者，送達於債務人時發生效力。但送達前已為扣押登記者，於登記時發生效力。(第2項)」，故強制執行法第115條所定「扣押命令」，依法應送達債務人及第三人，否則無從生效，執执行程序亦無法繼續進行，合先敘明。
- (二)次按，強制執行法第19條第1項規定：「**執行法院對於強制執行事件，認有調查之必要時，得命債權人查報，或依職權調查之。**」、第28條之1第1款規定：「**強制執执行程序如有左列情形之一，致不能進行時，執行法院得以裁定駁回其強制執行之聲請，並於裁定確定後，撤銷已為之執行處分：一、債權人於執程序中應為一定必要之行為，無正當理由而不為，經執行法院再定期限為該行為，無正當理由逾期仍不為者。**」。
- (三)末按，臺灣高等法院暨所屬法院107年法律座談會民執類提案第4號法律問題：「如債權人甲未提出A地之土地登記第一類謄本(即顯示登記名義人全部登記資料之土地登記謄本)、全體共有人名冊及全體共有人之**戶籍謄本**，執行法院通知甲補正，甲無正當理由而不為，經執行法院再定期限通知甲補正，甲無正當理由逾期仍未補正，執行法院可否依強制執行法第28條之1第1款規定，以裁定駁回A地強制執行之聲請？」，就此，研討結果採取「肯定說」，其法律依據即上開強制執行法第19條第1項、第28條之1第1款等規定。
- (四)故於本件，依前開強制執行法第118條第1項規定，該「扣押命令」應送達債務人乙及第三人丙，法院得依強制執行法第19條第1項規定命甲陳報乙及丙之最新戶籍資料，再為送達，甲不能補正，致無法將扣押命令送達於乙及丙，而使執执行程序不能進行，法院即得依強制執行法第28條之1第1款規定裁定駁回甲強制執行之聲請，並於裁定確定後，撤銷已為之執行處分。
- (五)結論：執行法院得依強制執行法第28條之1第1款規定裁定駁回甲強制執行之聲請，並於裁定確定後，撤銷已為之執行處分。

版權所有，重製必究！

四、金錢債權人甲聲請對債務人乙所有之A地為強制執行。執行法院受理後，於查封時，發現A地連同其上之B屋，已因其他金錢債權人丙之聲請強制執行而查封在案，執行人員應如何處理？又A地、B屋經拍定後，甲得否就B屋之所得價金分配？(25分)

命題意旨	本題主要以傳統考點—「強制執行之競合」作為出題素材，相信熟讀講義的同學都能掌握；此外，本題尚涉及執行標的表明及範圍之問題。
答題關鍵	作答時，只要充分掌握「強制執行競合」之基本處理原則，以及強制執行法第33條規定，即可輕鬆作答；另就執行標的之表明及範圍問題，縱使對於法條規定或實務見解未必熟悉，亦可由

	一般法理推導出答案。
考點命中	《高點強制執行法講義》第一回，武政大編撰，頁206~207。

【擬答】

(一)執行人員應如何處理？

- 1.按「強制執行之競合」者，乃指數債權人持數個執行名義對同一債務人之同一責任財產，同時或先後聲請強制執行(非「參與分配」)。
- 2.次按，強制執行法第 33 條規定：「對於已開始實施強制執行之債務人財產，他債權人再聲請強制執行者，已實施執行行為之效力，於為聲請時及於該他債權人，應合併其执行程序，並依前二條之規定辦理。」，故於「金錢債權」执行程序之競合，基於「雙重查封禁止」原則，就已開始實施強制執行之債務人財產，他債權人再聲請執行者，執行法院不得重複查封，該後債權人之聲請執行，視為參與分配之聲明，並將後执行程序合併前执行程序。
- 3.於本件，「A 地」連同其上之 B 屋，已因其他「金錢債權人」丙之聲請強制執行而查封在案，另一「金錢債權人」甲復又另執執行名義聲請對同一「A 地」為強制執行，應屬前開「強制執行之競合」情況。又此屬「金錢債權」执行程序之競合，揆諸上開強制執行法第 33 條規定，執行法院不得重複查封，該後債權人甲之聲請執行，視為參與分配之聲明，並將後执行程序合併前执行程序。
- 4.結論：執行人員不得重複查封，且該後債權人甲之聲請執行，視為參與分配之聲明，執行法院應將後执行程序合併前执行程序。

(二)又 A 地、B 屋經拍定後，甲得否就 B 屋之所得價金分配？

- 1.按強制執行法第 5 條第 2 項規定：「書狀內宜記載 執行之標的物、應為之執行行為或本法所定其他事項。」。又臺灣高等法院暨所屬法院 94 年法律座談會民事執行類提案第 8 號法律問題之研討結果謂：「按強制執行法係採當事人進行主義，強制執行應依聲請而開始，強制執行法第 5 條第 2 項明文規定，債權人聲請強制執行之書狀內宜記載執行之標的物，債權人未記載之執行標的物，自不能同受分配；本題債權人甲、乙自不可對債務人丁所有之股票之拍賣價金同受分配，債權人乙、丙不可對債務人丁所有不動產之拍賣價金同受分配。」。
- 2.故於本件，債權人甲僅就「A 地」聲請強制執行，「B 屋」並非其執行標的，揆諸上開強制執行法第 5 條第 2 項規定及相關實務見解之意旨，甲自不得就 B 屋之所得價金分配。
- 3.結論：甲不得就 B 屋之所得價金分配。

【高點法律專班】

版權所有，重製必究！