

《民法概要》

甲、申論題部分

一、甲先於民國（下同）107年10月7日向乙借款新臺幣（下同）一千五百萬元，同時以自己名下所有之A屋為乙設定抵押權，繼於108年10月8日向丙借款五百萬元，亦於同日以A屋為之設定抵押權。不久甲為逃避刑事訴追而逃亡，將A屋贈與其兄丁後不知去向。眼看已到約定的還款期限，乙與丙想拿回這些錢。請根據現行民法，詳附理由回答下列問題：

（一）乙或丙可否將A屋拍賣？（10分）

（二）如果乙丙可以拍賣A屋，設該屋賣得一千八百萬元，乙與丙各應分得若干？（15分）

命題意旨	本題在測驗抵押權之相關問題，包括抵押權之效力及實行後之價金分配等。
答題關鍵	本題考點單純，考生僅須將抵押權之追及效力規定引出後，並依抵押權設定次序依序分配拍得價金，即可取得相當之分數。
考點命中	1.《高點民法講義》第四回，倪律編撰，頁33-35。 2.《高點民法總複習講義》第一回，倪律編撰，頁89。 3.《高點民法申論寫作班講義》第一回，倪律編撰，頁89-90。

【擬答】

（一）乙或丙於債權還款期限屆至後，均得請求拍賣A屋，說明如下：

- 1.依民法第867條規定，不動產所有人設定抵押權後，得將不動產讓與他人，但其抵押權不因此而受影響。換言之，當標的物上成立抵押權後，無論該標的物之所有權移轉至何人，該抵押權均會隨同移轉於該權利人手上，此即為抵押權之追及效力。
- 2.本題中，甲於A屋上先後設定抵押權予乙丙後，始將A屋贈與其兄丁，則依前揭民法第867條之規定及抵押權之追及效力，乙丙於A屋上之抵押權均不受甲丁間就A屋所有權讓與之影響，仍隨同A屋移轉至丁，故當甲對乙丙間之債權還款期限均屆至時，乙丙即得實行抵押權之執行，請求拍賣A屋。

（二）乙得分得1500萬元，丙則得分得300萬元，說明如下：

- 1.依民法第865條規定，不動產所有人，因擔保數債權，就同一不動產，設定數抵押權者，其次序依登記之先後定之；再依民法第874條規定，抵押物賣得之價金，除法律另有規定外，按各抵押權成立之次序分配之。
- 2.本題中，因乙所有之抵押權設立時間早於丙所有抵押權之設立，依前揭民法第865條規定，乙之抵押權次序先於丙，則當A屋經拍賣而獲1800之價金欲作分配時，依前揭民法第874條之規定，乙即得優先獲分配1500萬後，丙始得獲分配剩餘價金300萬元。
- 3.綜上，乙之1500萬債權或全額分配，丙則僅獲300萬元之價金。

二、A有親生子B、C以及自幼收養之女D。B與女友未婚生子E，被女友拋棄後獨力撫育之。C男娶F女為妻，生女G及H。D嫁給I，生J男與K女。

（一）I男與E男有無親屬關係？若有，親等、親系及種類如何？試根據法條說明之。（8分）

（二）設J男頗受C與F夫婦之疼愛，與G女尤為青梅竹馬。J與G在法律上有無機會結為連理？理由何在？（17分）

命題意旨	本題涉及親屬間親系、親等之計算，及近親婚禁止之例外規定。
答題關鍵	本題考點單純，第一小題僅須先將D女與E男間之親系親等算出後，即得知悉E男與I男間是否具有親屬關係及兩者間之親系親等；第二小題僅須注意因收養關係成立之親屬間例外得結婚之規定，即可順利作答。
考點命中	1.《高點民法講義》第五回，倪律編撰，頁1-2。 2.《高點民法總複習講義》第一回，倪律編撰，頁92。

【擬答】

（一）I男與E男為3親等旁系姻親，說明如下：

- 1.依民法第967條規定，稱旁系血親者，謂非直系血親，而與己身出於同源之血親；再依民法第1077條規定，養子女與養父母及其親屬間之關係，除法律另有規定外，與婚生子女同。本題中，D女雖為A收養，惟依前揭民法第1077條規定，D女與A男之親屬間關係，均與A之婚生子女同，故D女與E男間均係出自於A之血統，屬前揭旁系血親。
- 2.再依民法第968條規定，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。因此，由E男數至同源之A後，再行數至D女，共計為3親等，從而D女與E男為3親等旁系血親。
- 3.復依民法第969條規定，稱姻親者，謂血親之配偶、配偶之血親及配偶之血親之配偶；民法第970條規定，配偶之血親，從其與配偶之親系及親等計算親系及親等。本題中，I男為D女之配偶，E男則為D女之3親等旁系血親，依前揭民法第969條規定，E男之於I男，即為I男配偶之血親，兩者間具有姻親關係，至於E男與I男間之親系及親等，則從D女計算。
- 4.綜上，I男與E男間即具有3親等旁系姻親之親屬關係。

(二)J男與G女得結為連理，說明如下：

- 1.依民法第983條第1項第2款規定，旁系血親在六親等以內不得結婚，但因收養而成立之四親等及六親等旁系血親，輩分相同者，不在此限。
- 2.本題中，承前述，J男因D女經A收養之緣故，而與G女均具有A之同源血統，故數旁系血親，且由J男算至A後，再由A算至G女，共計為4親等，故兩人即具有4親等旁系血親之親屬關係，且又數同輩分，則依前揭民法第983條第1項第2款規定，雖兩人為6親等內旁系血親，然因其等之親屬關係係因A收養D女所成立且又數同輩分，故得適用本款但書規定，例外得結婚之。

乙、測驗題部分

- (B)1 甲離去在臺北市之住所，生死不明長達 10 年，經其配偶乙依法聲請法院宣告甲死亡，惟甲事實上現尚生存。下列敘述，何者正確？
- (A)甲之權利能力及行為能力，均因而消滅
(B)甲之權利能力及行為能力，均不受影響仍屬存在
(C)甲之權利能力因而消滅，但其行為能力不受影響仍屬存在
(D)甲之權利能力不受影響仍屬存在，但其行為能力因而消滅
- (A)2 甲有 1 輛汽車，出租於乙，其性質為何？
- (A)負擔行為 (B)處分行為 (C)無因行為 (D)要物行為
- (B)3 契約之終止，屬於下列何種法律行為？
- (A)共同行為 (B)單獨行為 (C)合同行為 (D)契約行為
- (B)4 下列關於消滅時效之敘述，何者正確？
- (A)消滅時效之結果，喪失其權利之請求權
(B)消滅時效完成之效力，債務人有拒絕給付之抗辯權
(C)法院得以消滅時效業已完成，即認請求權已歸於消滅
(D)消滅時效之結果，訴權歸於消滅
- (C)5 民法第 68 條第 2 項規定：「主物之處分，及於從物。」此一「處分」應指下列何者？
- (A)僅指債權行為 (B)僅指物權行為
(C)包括債權行為及物權行為 (D)與債權行為及物權行為無關
- (A)6 甲與乙約定，乙今年如能通過律師高考，甲將贈與乙新臺幣（下同）10 萬元。下列敘述，何者錯誤？
- (A)甲、乙間為單獨行為之法律關係
(B)甲之贈與為附停止條件之法律行為
(C)乙通過今年之律師考試者，甲負有給付乙 10 萬元之義務
(D)甲與乙得特別約定，甲於乙通過律師考試後 1 年，始給付乙 10 萬元
- (C)7 甲之 A 車被乙竊取，丙明知為贓物而低價買入。關於乙及丙對甲應負之侵權行為責任，下列敘述，何者正確？
- (A)乙及丙應對甲負共同侵權行為責任
(B)乙及丙應對甲負共同幫助行為責任
(C)乙及丙應各自對甲負侵權行為責任

- (D)僅乙對甲應負侵權行為責任，丙不負侵權行為責任
- (D)8 當事人於買賣契約中約定給付 A 土地 1 筆或 B 房屋 1 棟或 C 遊艇 1 艘，而任選其中 1 項為給付，此為下列何種之債？
(A)種類之債 (B)損害賠償之債 (C)任意之債 (D)選擇之債
- (C)9 乙向甲訂購生日蛋糕，甲、乙並約定由丙對乙給付蛋糕。丙不給付時，下列敘述，何者正確？
(A)甲與乙間之買賣契約，無效 (B)乙得訴請丙給付蛋糕
(C)甲對乙負損害賠償責任 (D)丙對乙負損害賠償責任
- (C)10 甲就其所有之手機與乙訂立買賣契約，但尚未交付。下列敘述，何者正確？
(A)如第三人丙不慎毀損該手機，乙得向甲請求所有權侵害之損害賠償
(B)如第三人丙不慎毀損該手機，乙得向丙請求所有權侵害之損害賠償
(C)如第三人丙不慎毀損該手機，則甲免給付義務，乙得請求甲讓與其對丙之損害賠償請求權，但仍須支付價金於甲
(D)如乙在檢視過程中不慎毀損該手機，則甲免給付義務，乙亦無須給付價金
- (B)11 依民法規定，下列關於使用借貸契約性質之敘述，何者錯誤？
(A)屬於要物契約 (B)屬於雙務契約 (C)屬於要因契約 (D)屬於不要式契約
- (C)12 下列關於民法拍賣之敘述，何者正確？
(A)僅得由出賣人擔任拍賣人，不得委託第三人為之
(B)若有出價最高者，拍賣人須為賣定之表示，不得撤回其物
(C)應買人所為應買之表示，自有出價較高之應買時，失其拘束力
(D)買受人應於拍賣成立時，以現金或其本人簽發之本票支付買價
- (D)13 甲受僱每日至乙家中擔任清潔工作，於打掃時，因承攬乙屋裝潢之工人丙在施工過程中的過失，致甲被裝潢石材砸傷。下列關於甲請求損害賠償之敘述，何者正確？
(A)甲得向丙請求損害賠償，但不得向乙請求損害賠償
(B)甲得向丙請求損害賠償，若丙為無資力者，甲始得向乙請求損害賠償
(C)甲得向乙請求損害賠償，但若乙對丙已盡監督之注意，則可免責
(D)甲得向乙請求損害賠償，乙對於丙有求償權
- (B)14 甲有 A 地，乙有 B 地（非公用地），兩宗土地相鄰；甲在 A 地上種植蘋果樹，蘋果因颱風自落於 B 地，關於自落蘋果之所有權歸屬，下列敘述，何者正確？
(A)視為屬於 B 地所有 (B)視為屬於乙所有 (C)視為屬於甲乙共有 (D)推定屬於甲乙共有
- (C)15 甲向乙借錢，將甲所有之某名畫交付給乙，並設定動產質權，以擔保乙之債權。此處所謂之「交付」，不得以下列何種方式為之？
(A)現實交付 (B)簡易交付 (C)占有改定 (D)指示交付
- (C)16 甲經營汽車修理廠，乙遊覽公司的巴士均請甲維修，甲就維修乙公司 A 車未獲清償之修理費用，對乙公司送修之 B 車行使留置權。下列敘述，何者正確？
(A)不可以，因為二者沒有牽連關係 (B)不可以，因為 B 車非乙公司所有
(C)可以，因為屬於商人間營業關係 (D)可以，因為乙公司違反公序良俗
- (D)17 甲是 A 車之所有權人，乙竊取甲之 A 車，丙復自乙竊取 A 車。下列敘述，何者正確？
(A)甲得對乙主張所有物返還請求權 (B)甲得對乙主張占有物返還請求權
(C)乙得對丙主張所有物返還請求權 (D)乙得對丙主張占有物返還請求權
- (D)18 甲有某筆路旁空地，出租並交付於乙，乙經營收費停車場，嗣因不可歸責於乙之事由，丙強行占有該地，作為垃圾掩埋場，嚴重污染該地。下列敘述，何者正確？
(A)乙得對丙主張所有物返還請求權
(B)甲不得對丙主張占有物返還請求權
(C)乙不得對丙主張無因管理所生之損害賠償
(D)乙得對丙主張占有物返還請求權
- (C)19 甲、乙、丙為合夥經營事業，約定各出資營業所需金錢及資產各三分之一。甲乃出資購置房屋一間並登記於該合夥事業，供作營業場所之用。就甲出資之房屋的所有權歸屬狀態為何？
(A)甲取得該房屋所有權之三分之一應有部分
(B)甲單獨取得該房屋之所有權

- (C)甲成為該房屋之共同共有人
(D)甲退夥時得請求取回該房屋
- (B)20 下列何種請求權，非以請求權人生活陷於困難作為要件？
(A)夫甲對妻乙請求離婚後之贍養費
(B)夫甲對妻乙請求家庭生活費用之支付
(C)兄甲對弟乙請求扶養
(D)養父甲對成年之養子乙於終止收養後，請求給與相當金額
- (D)21 下列關於成年監護人職務之敘述，何者正確？
(A)監護人就執行監護職務所需之必要費用，由監護人之財產負擔
(B)監護人為受監護人之利益，得受讓受監護人之財產
(C)監護人每年應定期提出監護事務之報告陳報法院
(D)監護人代理受監護人，出租供其居住之建築物時，應經法院之許可
- (B)22 乙女因與甲男同居而懷孕，2人乃決定結婚，婚後1個月生下A子，則A與甲之關係如何？
(A)推定為婚生子 (B)視為婚生子 (C)視為養子 (D)推定無親子關係
- (A)23 民法有關酌給遺產之規定，下列敘述，何者錯誤？
(A)受酌給權利人係生前對被繼承人有貢獻之人
(B)受酌給權利人已受相當之遺贈時，不得再請求酌給遺產
(C)受酌給權利人不得逕向法院請求酌給遺產
(D)酌給遺產含有死後扶養之涵意
- (C)24 下列何者不得由親屬會議決定？
(A)遺產酌給請求權之數額 (B)扶養之方法
(C)糾正父母濫用親權 (D)遺產管理人之選定
- (A)25 甲有三位子女乙、丙、丁。乙有二位子女戊、己。某日，乙故意持刀殺害甲致死，乙因而受刑之宣告確定。丙則拋棄對甲之繼承權。甲之遺產應由何人依照何種比例繼承？
(A)戊繼承四分之一、己繼承四分之一、丁繼承二分之一
(B)戊繼承三分之一、己繼承三分之一、丁繼承三分之一
(C)戊繼承六分之一、己繼承六分之一、丁繼承三分之二
(D)丁繼承全部遺產

【高點法律專班】

版權所有，重製必究！