

### 選擇題

- (C)01. 下列何者非屬效力未定之法律行為？(A)自己代理 (B)無權處分 (C)善意受讓 (D)無權代理
- (C)02. 依民法規定，下列何者，非屬社團法人總會之權限？(A)任免監察人 (B)開除社員 (C)擔任法人之代表 (D)監督董事職務之執行
- (C)03. 下列何種請求權，有消滅時效規定之適用？(A)分割共有物之請求權 (B)已登記不動產所有人之除去妨害請求權 (C)夫妻間侵權行為而生之損害賠償請求權 (D)夫妻關係而生之同居請求權
- (C)04. 下列關於租金支付之敘述，何者正確？(A)租金支付僅得一次全額給付，不得分期支付 (B)如承租人預先支付全額租金者，得主張扣除中間利息 (C)房屋租賃，遲付租金之總額需達 2 個月以上之租額，出租人始得催告後終止契約 (D)租金之給付，原則上採先付主義
- (D)05. 下列關於物權法定原則之敘述，何者錯誤？(A)當事人得創設區分地上權 (B)當事人得創設普通抵押權 (C)當事人得創設動產質權 (D)當事人得創設留置權
- (A)06. 甲竊取乙於丙銀行存款之存摺、印章及密碼後，於乙察覺遭竊前，甲持乙之印章、存摺及密碼至丙銀行櫃臺，佯稱自己為乙，盜領乙之存款新臺幣十萬元。丙銀行於下列何種情形，得主張其已對乙清償上述存款之債務？(A)丙須不知甲非債權人而為給付 (B)丙須無重大過失不知甲非債權人而為給付 (C)丙須無具體輕過失不知甲非債權人而為給付 (D)丙須無抽象輕過失不知甲非債權人而為給付
- (A)07. 依民法規定，法人之監察人有數人者，除章程另有規定外，如何執行法人之監察事務？(A)各監察人均得單獨行使監察權 (B)取決於全體監察人之同意 (C)取決於出席會議監察人過半數之同意 (D)取決於全體監察人過半數之同意
- (A)08. 下列關於消滅時效與除斥期間之敘述，何者錯誤？(A)消滅時效所適用之客體，包括請求權與支配權 (B)撤銷權、解除權、終止權等為形成權，法律關於該等權利所規定之存續期間，即係除斥期間 (C)時效中斷所稱請求，係指訴訟外之請求 (D)消滅時效之未完成，非源自權利人行使權利或義務人承認權利
- (C)09. 甲男乙女為夫妻，因乙女與丁男通姦，甲、乙乃於民國(下同)105 年 3 月 1 日辦妥協議離婚登記。105 年 4 月 1 日乙女與丙男辦理結婚登記。同年 12 月 1 日乙女生下一子戊。事實上，戊之生父為丁。下列敘述何者錯誤？(A)戊可推定為甲男之子 (B)戊可推定為丙男之子 (C)丁得認領戊 (D)戊可同時推定為甲男、丙男之子
- (D)10. 密封遺囑為要式行為，若不具備法定方式，其效力如何？(A)遺囑效力未定，得隨時拒絕承認 (B)須經遺囑人之承認後，並經公證，始發生效力 (C)經法院認可後，得為有效 (D)密封遺囑雖然無效，然若具備自書遺囑之方式者，有自書遺囑之效力
- (D)11. 下列法律行為，何者屬於不要式行為？(A)結婚行為 (B)設立財團之捐助行為 (C)設立社團章程 (D)代理權之授與
- (B)12. 下列何者非屬權利之原始取得？(A)無主物先占 (B)法院拍賣 (C)動產所有權之時效取得 (D)土地徵收

- (C)13. 關於任意認領之敘述，下列何者錯誤？(A)認領權為形成權 (B)認領為無相對人之單獨行為 (C)認領為要式行為 (D)認領為身分行為
- (B)14. 關於子女稱姓之敘述，下列何者正確？(A)收養以書面為之者，養子女應從收養者之姓 (B)父母之一方顯有未盡保護教養義務，法院得依父母他方請求為子女利益宣告變更子女姓氏 (C)子女之從姓，於該子女出生登記前，因父母約定不成者，得聲請法院決定 (D)養子女實際上冠以本姓，已影響收養關係之成立
- (B)15. 民法第 1178 條所定之公示催告期限內，有繼承人承認繼承時，遺產管理人在繼承人承認繼承前所為之職務上行為，得擬制為何種行為？(A)繼承人之委任 (B)繼承人之代理 (C)繼承人之信託 (D)繼承人之委託
- (C)16. 未成年高職生甲於父母親不知情下，應徵乙公司之工作。為符合錄取條件，甲將戶籍謄本之偽造抄本，出示於乙公司，使乙公司信其為成年人。嗣後雙方訂立僱傭契約。此僱傭契約之效力為何？(A)不成立 (B)效力未定 (C)有效 (D)無效
- (C)17. 關於離婚後未成年子女權利義務之行使或負擔，下列敘述，何者錯誤？(A)權利義務之行使或負擔，應優先由父母依協議決定 (B)未行使或負擔權利義務之父母一方，仍有與子女之會面交往權 (C)父母均不適宜行使權利時，應另選定監護人，並由其負擔扶養費用 (D)離婚不影響父母之扶養義務
- (C)18. 下列關於代理權消滅之敘述，何者正確？(A)代理人不得拋棄其代理權 (B)代理人死亡，代理權得為繼承之標的 (C)代理人喪失行為能力時，代理權消滅 (D)受僱人被解僱時，其代理權仍不消滅
- (B)19. 下列關於抵銷之敘述，何者正確？(A)禁止扣押之債，其債權人不得主張抵銷 (B)因故意侵權行為而負擔之債，其債權人得主張抵銷 (C)抵銷，於一方當事人向他方以意思表示為之時發生效力 (D)抵銷之意思表示得附條件，但不得附期限
- (D)20. 下列何者得擔任他人之監護人？(A)未成年人 (B)受輔助宣告尚未撤銷之人 (C)受破產宣告尚未復權之人 (D)其三親等旁系血親尊親屬
- (C)21. 甲乙為兄弟。乙丙為夫妻。甲收養丁為養子。乙因病辭世，丙與丁結婚。其婚姻為：(A)效力未定 (B)得撤銷 (C)無效 (D)有效
- (C)22. 甲是 16 歲的高中生，關於其為法律行為之效力，下列敘述何者正確？(A)乙授與代理權於甲，甲以乙之名義為代理行為時，須經法定代理人之同意 (B)甲未得法定代理人之允許而授與代理權於丙，須經法定代理人之承認，始生效力 (C)甲以詐術使丁信其為有行為能力人，而向丁購買一台機車，此一買賣契約為有效 (D)甲向戊購買一台機車，甲受讓機車之意思表示，須經法定代理人之承認，始生效力
- (B)23. 下列關於不動產役權特性之敘述，何者錯誤？(A)不動產役權不得由需役不動產分離而為讓與，此為不動產役權從屬性之表現 (B)不動產役權不得由供役不動產分離而為其他權利之標的物，此為不動產役權從屬性之表現 (C)需役不動產經分割者，原則上不動產役權為各部分之利益仍為存續，此為不動產役權不可分性之表現 (D)供役不動產經分割者，原則上不動產役權就其各部分仍為存續，此為不動產役權不可分性之表現

- (D)24. 下列情形，何者在支付金錢後得請求受領者返還？(A)甲參加乙婚禮時所包之禮金 (B)乙花錢請丙代考轉學考，丙沒考上 (C)丙對丁有債務新臺幣 10 萬元，在履行期前提早清償 (D)丁不知對戊無給付義務，卻以清償債務之意而對戊為給付
- (D)25. 物權可分為擔保物權與用益物權。下列何者非屬用益物權？(A)不動產役權 (B)區分地上權 (C)農育權 (D)質權
- (C)26. 甲男乙女為夫妻，甲、乙有一女丙。甲之父為丁、丁之弟為戊。丙與戊之親屬關係為何？(A)三親等直系姻親 (B)三親等旁系血親 (C)四親等旁系血親 (D)四親等旁系姻親
- (C)27. 甲夫曾向 A 地方法院聲請宣告其乙妻死亡，法院裁判確定後，翌年檢察官發現乙尚生存，乙並與甲簽立離婚協議書。下列敘述何者正確？(A)死亡宣告裁判立即失效 (B)死亡宣告裁判溯及失效 (C)檢察官得聲請撤銷死亡宣告之裁判 (D)未撤銷死亡宣告裁判前，甲乙離婚無效
- (C)28. 下列何者，應列入夫妻之剩餘財產？(A)遺贈所得 (B)因遺失物拾得所取得之財產 (C)彩券中獎所得 (D)因無主物先占而取得之財產
- (C)29. 下列關於密封遺囑之敘述，何者錯誤？(A)遺囑人立密封遺囑時，由遺囑人指定二人以上之見證人，向公證人提出 (B)密封遺囑應由遺囑人於遺囑上簽名後，將其密封，於封縫處簽名 (C)密封遺囑之內容，應由本人自寫，不得由他人繕寫 (D)密封遺囑，如不具備密封遺囑所定之方式，而具備自書遺囑之方式者，有自書遺囑之效力
- (A)30. 下列關於合夥之敘述，何者錯誤？(A)合夥負有債務者，債權人得優先就各合夥人之固有財產求償 (B)合夥債務為合夥人之共同共有債務 (C)合夥人對於合夥債務之清償，負補充之連帶責任 (D)各合夥人之出資及其他合夥財產，為合夥人全體之共同共有
- (A)31. 下列何者「非」判決離婚之事由？(A)生死不明達二年 (B)重婚 (C)因故意犯罪，經判處有期徒刑逾六個月確定 (D)有不治之惡疾
- (A)32. 甲出國期間，其院子的樹被颱風吹折斷，妨礙路人通行且有壓傷路人之虞。鄰居乙為免甲遭路人求償，因此逕自僱工將斷枝鋸除，使道路恢復暢通及安全。試問，甲與乙間之法律關係如何？(A)乙對甲為無因管理 (B)乙對甲為無權處分 (C)乙對甲為侵權行為 (D)乙對甲為積極侵害債權
- (C)33. 甲、乙與丙三人登記為 A 地分別共有人，應有部分各三分之一。甲未經乙與丙同意，出賣 A 地於丁，仍占有使用 A 地，並移轉自己應有部分於戊。下列敘述，何者錯誤？(A)乙僅得請求甲，將 A 地返還於全體共有人 (B)甲就未經乙與丙同意而占有使用 A 地一事，對乙與丙負侵權行為責任 (C)甲與丁間之 A 地買賣，效力未定 (D)甲與戊間就應有部分之處分，有效
- (C)34. 下列何者不具有溯及效力？(A)認領 (B)法院認可收養 (C)裁判減輕扶養義務 (D)終止收養之撤銷
- (A)35. 甲死亡時，留下存款新臺幣(下同) 240 萬元，有配偶乙、兄丙、姊丁及妹戊為其繼承人。丁應可繼承多少甲之遺產？(A) 40 萬元 (B) 60 萬元 (C) 80 萬元 (D) 120 萬元
- (D)36. 下列關於法人之敘述，何者錯誤？(A)私立大學為財團法人 (B)財團法人為公益法人 (C)財團法人得由一人單獨捐助成立 (D)國立大學為公法人
- (C)37. 甲係一明星，擔狗仔跟拍，入住旅館時，冒用友人名字李四登記住房。下列敘述何者正確？(A)甲未經李四授權，與旅館簽約係屬無權代理 (B)旅館對於入住房客發生當事人同一性錯誤 (C)旅館對於入住房客為甲並無誤認，亦有與甲訂約之意 (D)甲與旅館之間為通謀虛偽意思表示
- (A)38. 甲、乙、丙為三兄弟，甲與丁結婚，丙與戊結婚，乙未婚但認領庚。己為戊之妹。下列關於親屬關係之敘述，何者錯誤？(A)丁庚間無親屬關係 (B)庚戊間為姻親關係 (C)己庚間無親屬關係 (D)丁戊間為姻親關係
- (B)39. 下列何者非設立財團法人之應登記事項？(A)主事務所及分事務所 (B)社員姓名 (C)財產之總額 (D)董事之姓名及住所
- (C)40. 下列何者，不得為監護宣告之聲請人？(A)心智缺陷者之本人 (B)心智缺陷者本人之兄弟姊妹 (C)鄰里長 (D)社會福利機構
- (D)41. 下列何者，非屬民法物權編所承認之物權種類？(A)以可讓與之債權或其他權利為標的物所設定之質權 (B)以土地上下之一定空間範圍為標的物所設定之區分地上權 (C)以地上權、農育權或典權為標的物所設定之抵押權 (D)以土地上下之一定空間範圍為標的物所設定之區分所有權
- (C)42. 依民法規定，下列何者權利不得為權利抵押權之標的？(A)普通地上權 (B)農育權 (C)債權 (D)典權
- (C)43. 著名畫家甲擅取乙所有之普通宣紙與筆墨，在該紙上作潑墨山水畫，下列敘述何者正確？(A)因筆墨在宣紙上作畫，係屬動產與動產之附合，甲取得該畫作之所有權 (B)因甲所利用之宣紙、筆墨材料均屬乙所有，故畫作完成後，乙仍為所有人 (C)因甲所完成畫作之價值顯高於材料價值，甲取得畫作所有權 (D)如丙購得該畫作，則當然取得畫作之著作權，得為商業目的進行卡片之印製
- (C)44. 16 歲甲與 30 歲乙為異母姊妹，甲之母丙過世後，乙為甲唯一親人。丙留有遺產新臺幣(下同) 600 萬元，甲為唯一繼承人。法院選任乙為甲之監護人。下列敘述何者錯誤？(A)乙於其權限內為甲之法定代理人 (B)乙執行監護職務之必要費用，得由該 600 萬元負擔 (C)未成年人甲有受乙扶養之必要 (D)乙得請求報酬
- (B)45. 下列何者非屬民法所稱之法人？(A)農會 (B)合夥 (C)工會 (D)無限公司
- (B)46. 甲經營化學工廠，因管線腐蝕，化學氣體外洩，導致附近居民乙受傷，乙請求甲損害賠償。下列何者正確？(A)乙應證明因甲之過失導致乙受有損害 (B)乙應證明甲工廠營業有致其受損害之危險 (C)乙應證明甲係屬不法經營化學工廠 (D)乙應證明其損害與甲工廠有因果關係
- (B)47. A 大廈全體區分所有人間訂立住戶規約，A 大廈之區分所有人甲另單獨與其相鄰住戶之區分所有人乙約定，乙每晚 10 時後，須利用耳機收看電視節目。下列何者錯誤？(A)乙死亡時，其繼承人無論是否知悉甲乙間之約定，均應受該約定拘束 (B)乙之區分所有權之受讓人無論是否知悉甲乙間之約定，均應受該約定拘束 (C)甲之區分所有權之受讓人無論是否知悉，均應受 A 大廈之規約拘束 (D)甲之區分所有房地之承租人無論是否知悉，均應受 A 大廈之規約拘束
- (A)48. 依民法規定，下列那一個不是無效的法律行為？(A)被脅迫而為意思表示所訂立的契約 (B)相對人明知的單獨虛偽意思表示 (C)違反善良風俗的契約 (D)雙方通謀虛偽意思表示所訂立的契約
- (D)49. 下列關於「拋棄繼承」之敘述，何者正確？(A)繼承人拋棄繼承權，應於知悉其得繼承之時起二個月內，以書面向法院為之 (B)繼承之拋棄，從拋棄時起發生效力 (C)民法第 1138 條所定第一順序之繼承人中有拋棄繼承權者，其應繼分由其直系血親卑親屬繼承 (D)配偶拋棄繼承權者，其應繼分歸屬於與其同為繼承之人
- (B)50. 當事人無特約之情形下，下列何者無收取擔保物所生天然孳息之權利？(A)典權人 (B)扣押抵押物前之抵押權人 (C)動產質權人 (D)留置權人



## 申論題

一、區分所有建築物是現行都市居住最重要的生活空間之一，請依民法之規定說明：區分所有權、專有部分之定義，並說明共有部分之應有部分計算方式，以及共有部分之修繕費負擔方式。

擬答：

- (一)區分所有建築物：  
係指數人區分一建築物而各專有其一部，就專有部分有單獨所有權，並就該建築物及其附屬物之共同部分共有之建築物。  
§799 I
- (二)專有部分：  
係指建築物之專有部分在構造上及使用上有獨立性，且得單獨為所有權之標的者。§799 II 前(99 台上 1150)
- 1.構造上獨立性：係指建築物經區分之特定部分，係以牆壁、樓板等建築物，與建築物之其他部分隔離，客觀上足以明確劃分其範圍而言。所謂隔離，係指隔離的材料為鋼筋水泥、三合板等。
- (1)區分明確性：判斷構造上是否具備獨立性，須建築物之特定部分有明確之外部範圍，即該特定部分與建築物之其他部分，在外觀上具有可資明確區別之界線。
- (2)遮斷性：建築物特定部分須具有與建築物之其他部分或外界隔離之構造物存在，通常為屋頂、牆壁、地板、門窗等。
- (3)判斷標準：如住宅房屋須有屋頂、牆壁、地板具相當固定性與四周完全區隔或遮斷為必要。但如開放式店舖或經商之建築物，則以捲式百葉窗為區隔，在停車場有樑柱與鐵管等區隔，亦可。
- 2.使用上獨立性：使用上獨立性乃因建築物之特定部分有無出入之門戶，可直接與建築物外界相通(如透天對外直接出入)，或利用建築物之共有部分而為相通(如電梯房屋由樓梯間出入)。(100 台上 4)
- (三)共有部分：  
係指區分所有建築物專有部分以外之其他部分及不屬於專有部分之附屬物。民法稱之為共有部分，公寓大廈管理條例則稱之為共用部分，二者用語雖有不同，但所稱之內容應屬相同。  
§799 II 後
- (四)分擔：  
1.原則：區分所有建築物共有部分之修繕費及其他負擔，由各所有人按其應有部分分擔之。§799-1 I  
2.例外：規約另有約定者，不在此限。所謂規約，係指公寓大廈區分所有權人為增進共同利益，確保良好生活環境，經區分所有權人會議決議共同遵守事項。§799-1 I 但
- 二、16歲甲男認識擔任刺青店的師傅乙女，私下花了3,000元刺青後，隔日卻被父母發現其左手虎口及右小腿外側各刺有一個龍形圖案，馬上找上刺青店家理論。試問：  
(一)若乙女坦承當初確未見甲男家長陪同或取得家長同意書，甲男父母可主張甚麼權利？  
(二)若甲男假冒20歲的哥哥丙男並出示其已成年身分證件，乙女可主張什麼權利？

擬答：

- (一)甲男父母可拒絕承認該契約，而使該契約確定不生效力：  
1.甲年僅 16 歲，其僅具有限制行為能力，而依民法第 77 條規定：「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。但純獲法律上利益，或依其年齡及身分、日常生活所必需者，不在此限。」同法第 79 條並明定：「限制行為能力人未得法定代理人之允許，所訂立之契約，須經法定代理人之承認，始生效力」，而各該規定之目的均在維護限制行為能力之權益及兼顧交易之安全。
- 2.「稱承攬者，謂當事人約定，一方為他方完成一定之工作，他方俟工作完成，給付報酬之契約。」，民法第 490 條第 1 項定有明文。因此雙方約定「刺青」之行為，由一方提供刺青之技術(即工作)，他方俟該工作完成後，給付報酬者，自應認屬承攬契約。
- 3.依民法第 79 條規定，甲男父母雖可拒絕承認該契約，而使該契約確定不生效力，並得向師傅乙女請求該 3,000 元之返還，而該契約如確定不生效力者，則因師傅乙女之工作已提供完畢，甲男身上之刺青則無法返還於乙女(乙女則得改依不當得利之規定，向甲男請求該受有刺青之利益 3000 元。(民法第 181 條))
- 4.另就甲男父母之監督權之行使，因一時之不察，導致己身子女與他人締結「刺青」之承攬契約，且對造已履行完畢；師傅乙女又因一時不察未要求「甲男家長陪同或取得家長同意書」，亦屬侵害甲男父母之監督權(本質上應屬侵權行為)，雙方既均有過失，應得適用過失相抵之法理(民§217)。
- (二)乙女可主張其與甲締結之契約有效：限制行為能力人既已能使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，其法律行為自屬有效，故乙女可主張其與甲締結之契約為有效而要甲男依約給付 3000 元。

三、甲委託房屋仲介乙代為出租房屋，乙據此以甲之名義將房屋出賣給丙。丙雖發現乙尚有 1 個月始成年，仍與之簽訂買賣契約，試問買賣契約之效力如何？

擬答：

- (一)甲委託未成年之乙，其「代理權授與」之行為有效：  
1.按代理權之授與，僅係賦予代理人得以本人名義而為法律行為之資格或地位，代理人並不因此享有權利或負擔義務，故對於限制行為能力人，亦得為有效代理權之授與，故民法第 104 條規定：「代理人所為或所受意思表示之效力，不因其為限制行為能力人而受影響。」
- 2.依題旨所示，乙雖為限制行為能力人，但經他人授與代理權後，即得為有效之代理行為，因此乙以甲(本人)名義所為出租之契約，將對本人甲有效。
- (二)乙逾越代理權範圍所為之「買賣契約」為效力未定：  
1.關於代理，須本於代理權為之。否則，即屬無權代理或越權代理，非經本人承認，對於本人不生效力(民§110、170 第 1 項)。而為使法律關係儘早確定，法律行為之相對人，得定相當期限，催告本人確答是否承認，如本人逾期未為確答者，視為拒絕承認(民§170 第 2 項)；承前所述，若出賣他人之物係以權利人之名義為之，則構成無權代理行為，應適用民法第 170 條，以定其法律關係。
- 2.又在無權代理之法律關係中，其債權行為(即買賣)與物權行為(即物之交付及讓與合意)等均為效力未定，須經相對人催告或撤回，使之確定(民§171 條)。又無代理權人以代理人名義所為之法律行為，如未經本人承認，對本人不生效力外，此時無權代理人須對善意第三人負損害賠償責任(民§170、§110 參照)。
- 3.依題旨所示，分述如下：  
(1)甲委託乙代為出租房屋而非出賣房屋，未料乙卻以甲之名義出賣該屋於丙，此時即構成無權代理，因此應適用民法第 170 條之規定。亦即無代理權人乙所為之法律行為，非經本人甲之承認，對本人甲不生效力，因此關於該買賣契約為效力未定。
- (2)至於丙，僅知悉乙為未成年人，而非知悉其無代理權，因此仍屬善意；至於本人甲如不承認該買賣契約，因契約已確定不生效力，因此無代理權人乙則應對善意之第三人丙負損害賠償責任(民§170、§110 參照)。

四、代表與代理有何區別？意定代理與法定代理是否相同？民法親屬編中所規定的法定代理有何種情形，試舉三例說明之。

擬答：

- (一)代理與代表區別實益：  
1.代理與本人是二個主體；代表與法人是一個主體。  
2.代理效力歸屬於本人；代表無效力歸屬之問題。  
3.代理範圍僅限於法律行為，事實行為及侵權行為不得代理；代表無論法律行為、事實行為或侵權行為均得為法人之行為
- (二)意定代理與法定代理：  
1.意定代理：係指當事人合意而發生。換言之，在私法自治前提下，本人可依其自由意思，在其認為需要之範圍內，隨時以意思表示，就其所信賴之人，授與代理權限，使其代理本人為法律行為，是為代理權之授與。
- 2.法定代理：係指依法律規定而發生。換言之，因法律規定而發生，包括具有一定身分關係或經由選任而發生，為本人之法定代理人。
- (三)法定代理之情形如下：  
1.民法第 1003 條第 1 項規定，夫妻於日常家務，互為代理人。  
2.民法第 1086 條第 1 項規定，父母為其未成年子女之法定代理人。  
3.民法第 1098 條第 1 項規定，監護人於監護權限內，為受監護人之法定代理人。

五、甲現年 21 歲由於當年出生時腦部受傷，病情時好時壞，其父母遂聲請法院對甲為監護宣告。某日，甲於其心神正常之際至 A 餐廳用餐，對於該餐廳服務不滿意，憤而摔破碗盤抗議，並不欲付帳而離去，為餐廳服務生乙攔阻，要求付帳，甲怒將乙毆傷。試問：甲與 A、乙間法律關係？

擬答：

- (一)甲與 A 法律關係：  
1.民法第 15 條規定，受監護宣告之人，無行為能力。同法第 75 條前段規定，無行為能力人之意思表示，無效依題意，甲出生時腦部受傷，病情時好時壞，父母遂聲請法院對甲為監護宣告。故甲為無行為能力人，無效。
- 2.民法第 179 條規定，無法律上之原因而受利益，致他人受損害者，應返還其利益。故甲無法律上之原因，受其利益，致 A 餐廳受其損害，得向甲請求返還其價額。
- (二)乙向甲與法定代理人請求連帶損害賠償責任：  
民法第 187 條第 1 項規定，無行為能力人或限制行為能力人，不法侵害他人之權利者，以行為時有識別能力為限，與其法定

代理人連帶負損害賠償責任。行為時無識別能力者，由其法定代理人負損害賠償責任。依題意，甲不欲付帳而離去，為餐廳服務生乙攔阻，要求付帳，甲怒將乙毆傷。故甲致乙受其損害，甲與法定代理人對乙應負連帶損害賠償責任。

六、甲男與乙女為夫妻，生下丙男、丁男、戊女與己女四人，婚後甲乙採用分別財產制。丙、丁、戊皆結婚成家，丙有子A，丁有雙胞胎女兒B、C，戊則正懷有胎兒D。一日甲因過勞昏倒送醫急救，發現已得癌症末期，丁、戊得知乃合謀偽造遺囑。甲死亡後，丙依法拋棄繼承，丁戊所偽造之遺囑又被乙識破。試問：甲男留下1200萬元遺產應如何繼承？

擬答：

(一)甲之遺產繼承人：

- 1.乙配偶：民法第1138條規定，遺產繼承人，除配偶外，依左列順序定之：一、直系血親卑親屬。二、父母。三、兄弟姊妹。四、祖父母。依題意，乙為甲之配偶，甲死亡後，故乙為甲之遺產當然繼承人。
- 2.丙男不得繼承：民法第1174條第1項規定，繼承人得拋棄繼承。依題意，甲死亡後，丙依法拋棄繼承。故甲死亡時，丙不得繼承甲之遺產。
- 3.丁男、戊女：民法第1145條第1項第4款規定，有下列各款情事之一者，喪失其繼承權：偽造、變造、隱匿或湮滅被繼承人關於繼承之遺囑者。同法第1140條規定，第一千一百三十八條所定第一順序之繼承人，有於繼承開始前死亡或喪失繼承權者，由其直系血親卑親屬代位繼承其應繼分。同法第7條規定，胎兒以將來非死產者為限，關於其個人利益之保護，視為既已出生。本條喪失繼承權，毋庸被繼承人之表示，即喪失繼承權。依題意，甲因過勞昏倒送醫急救，發現已得癌症末期，丁、戊得知乃合謀偽造遺囑。故丁男與戊女合謀偽造遺囑，被母乙所識破，喪失對甲之繼承權，由其B、C、D代位繼承。
- 4.己女：民法第1061條規定，係由婚姻關係受胎而生之子女，稱為婚生子女。依題意，二人婚後育有丙男、丁男、戊女與己女，係屬婚姻關係所受胎而生之子。故己女為甲之婚生子女，得繼承甲之遺產。

(二)甲之遺產分配：

民法第1138條第1款規定，遺產繼承人，除配偶外，依左列順序定之：直系血親卑親屬。同法第1144條第1款規定，配偶有相互繼承遺產之權，其應繼分，依左列各款定之：與第一千一百三十八條所定第一順序之繼承人同為繼承人時，其應繼分與他繼承人平均。同法第1141條規定，同一順序之繼承人有數人時，按人數平均繼承。但法律另有規定者，不在此限。如上述，甲死亡時，繼承人有乙、(B、C)、D、己，故乙繼承四分之一、(B、C)各繼承八分之一、D繼承四分之一、己繼承四分之一，即乙繼承300萬元、(B、C)各繼承150萬元、D繼承300萬元、己繼承300萬元。

七、富商甲生前常至某酒店光顧，與該店之女服務生乙有段婚外情，持續數年，但未曾同居。孰知甲因病去世後，乙突然帶著其所生之子丙(3歲)，要求甲之繼承人讓丙得以認祖歸宗。請問：依我國民法之規定，乙之請求是否有理？

擬答：

民法第1065條第2項規定，非婚生子女與其生母之關係，視為婚生子女，無須認領。本件甲與乙並未結婚，乙突然帶著所生之子丙，係出於母親之血統與事實，故丙視為乙的婚生子女。

民法第1067條規定，有事實足認其為非婚生子女之生父者，非婚生子女或其生母或其他法定代理人，得向生父提起認領之訴。前項認領之訴，於生父死亡後，得向生父之繼承人為之。生父無繼承人者，得向社會福利主管機關為之。本件甲生前常至某酒店光顧，與該店之女服務生乙有一段婚外情，持續數年，但未曾同居，故母得向甲之繼承人請求認祖歸宗。

八、(一)試述無效法律行為之意義、原因及其效果。

(二)按民法規定，法律行為無效之情形有幾種，其法律效果及當事人之責任各為何，試說明之。

(三)何謂法律行為之絕對無效與相對無效？試舉例說明之。

擬答：

(一)無效法律行為之意義：

即法律行為於法律上當然、確定不發生依其內容應發生之效力之謂也。而其向來分類為絕對無效與相對無效、自始無效與嗣後無效、全部無效與一部無效。依題旨所示，今僅說明絕對無效與相對無效之內涵如下：

- 1.絕對無效：指法律行為欠缺成立、生效要件，並自始、確定、當然不生法律行為所應產生之效力，任何人均得主張其無效外，並得對任何人主張該法律行為無效。無效的法律行為以絕對無效為原則，相對無效為例外。例如民法第七十二條，違背公序良俗之法律行為為無效。
- 2.相對無效：指法律行為原則上為無效，但獲有法律所規定之情形時，則當事人以外之第三人可選擇主張該法律行為為無

效或仍維持有效，例如民法第八十七條第一項通謀虛偽意思表示之規定。

3.無效法律行為之轉換：

(1)意義：無效之法律行為，若具備他法律行為之要件，並因其情形，可認當事人若知其無效，即欲為他法律行為者，其他法律行為，仍為有效(民§112)，分述如下：

a.須具備他法律行為之要件：例如密封遺囑不具備密封遺囑之方式，而具備自書遺囑之方式者，即有自書遺囑效力(民§1193)。

無效之行為，若不具備他法律行為之要件，則不能轉換。例如不具備法定方式之結婚，則為自始、絕對無效，不能轉換為其他法律行為。

b.須因其情形，可認當事人若知其無效，即欲為其他法律行為：當事人如知甲行為無效，即有欲為乙行為之意思者，則不妨使之轉為乙行為而生效。例如本票之發票行為，雖因法定要件之欠缺而無效，然若已具備債務承擔契約之要件者，則其契約仍為有效是。

(2)無效法律行為之轉換方式：

a.法律上之轉換：係由法律之規定而轉換。例如遲到之承諾，視為親要約(民§160第1項)，此種轉換又稱「當然轉換」。

b.解釋上之轉換：依當事人意思而轉換。例如設定地上權契約無效時，可轉換為成立土地租賃契約。

(3)無效行為當事人之責任：無效法律行為之當事人，於行為當時知其無效，或可得而知者，應負回復原狀或損害賠償之責任(民§113)。

九、(一)甲乙於九十九年十月三十日星期二上午十點簽約，約定乙應於三十日內交貨。試問那一天為該期間的終點？

(二)承上題，如約定於一星期內交貨。試問那一天為該期間的終點？

(三)承(一)題，如約定於四個月內交貨。試問那一天為該期間的終點？

擬答：

(一)九十九年十一月二十九日為該期間的終點日：

甲乙於九十九年十月三十日簽約，約定乙應於三十日內交貨，甲乙間係以「日」定期間，而因該始日為簽訂契約之日，故不算入，故需以次日為其起算日，則起算日為九十九年十月三十一日開始起算三十天，逐日計算三十日，則應計算至九十九年十一月二十九日為止，共計三十日。

(二)九十九年十一月六日為該期間的終點日：

甲乙間係以「星期」定期間，因該始日為簽訂契約之日，故不算入，故需以次日為其起算日，則起算日為九十九年十月三十一日星期三上午零時始起算至最後之星期(即一星期後)，與起算日相當日之前一日止，亦即九十九年十一月七日星期三之前一書，即九十九年十一月六日星期三為止。

(三)一百零二年二月二十八日為該期間的終點日：

1.甲乙間係以「月」定期間，而因該始日為簽訂契約之日，故不算入，故需以次日為其起算日，則起算日為九十九年十月三十一日開始起算四個月，最後之月為一百零二年二月，而與起算日相當之日為該月三十一日，而其前一日則為一百零二年二月三十日。

2.然依民法第一百二十一條第二項但書規定：「但以月或年定期間，於最後之月，無相當日者，以其月之末日，為期間之末日」，亦即一百零二年二月三十一日為「相當日」，但二月並無三十一日，而僅有二十八日(平年，而非閏年)，此時即以「其月之末日，為期間之末日」，亦即以一百零二年二月二十八日為該期間之末日。

十、甲向乙承租一層樓房，除自己居住外，將其他房間分租給17歲的大學生丙。不料丙竟裝設針孔攝影機，偷錄下甲生活之一舉一動，將之放到網路上供不特定人點閱瀏覽。嗣為甲之友人所發現並告知甲，甲得知後深受打擊，苦不堪言。請問：(一)甲將房屋轉租給丙是否合法？(二)甲對丙得如何之主張？

擬答：

(一)民法第443條第1項規定，承租人非經出租人承諾，不得將租賃物轉租於他人。但租賃物為房屋者，除有反對之約定外，承租人得將其一部分轉租於他人。本件甲向乙承租一層樓房，除自己居住之外，將其他房間分租給17歲的大學生丙。故甲將其他房間分租於大學生丙，該租賃契約有效。

(二)民法第18條規定，人格權受侵害時，得請求法院除去其侵害；有受侵害之虞時，得請求防止之。前項情形，以法律有特別規定者為限，得請求損害賠償或慰撫金。本件丙竟裝設針孔攝影機，未經甲之同意，偷錄下甲生活之一舉一動，將影片放到網路上供不特定人點閱瀏覽。按隱私權乃基於人性尊嚴與個人主體性之維護及人格發展之完整並為保障個人生活私密領域免於他人侵擾及個人資料之自主控制之基本權，屬人格權之範疇，故甲得向丙請求精神慰撫金。