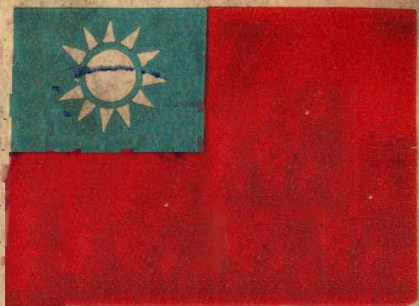


最高法院判例彙編



上海法學編譯社出版  
會文堂新記書局經售

中華民國二十二年六月出版

版權

總發行所  
分發行所

編輯者 郭 衛 元 覺  
發行者 上海法學編譯社  
印刷者 上海會文堂新記書局  
總發行者 上海會文堂新記書局

最高法院判例彙編  
第十二集  
全書 一册

定價大洋六角  
外埠寄費加半

上海  
三馬路  
北首路  
北平  
琉璃廠  
漢口  
交通路  
廣州  
永漢路  
長沙  
萬福街

會文堂新記書局  
會文堂新記書局

# 目次

|  |    |
|--|----|
| (一) 缺席判決控告之限制與合意的管轄(民事訴訟法)石幼希與美孚洋行因求償債款涉訟上<br>告案·····    | 一  |
| (二) 女子財產繼承與立嗣(民法繼承)周自盟與周鴻烈等因確立立嗣不成立涉訟上告案·····            | 四  |
| (三) 舉證之責任(民事訴訟法)周吉卿與黃竹卿因求返還股本涉訟上告案·····                  | 六  |
| (四) 中止訴訟之聲請(民事訴訟法)王素貞與王槐生因立繼及分析財產涉訟上告案·····              | 八  |
| (五) 連續犯之構成(刑法)上訴人林樹秋等因傷害人上訴案·····                        | 一〇 |
| (六) 強盜之成立與分贓(刑法)上訴人王阿標等因結夥強盜上訴案·····                     | 一三 |
| (七) 傷害致死之認定(刑法)上訴人劉得才因傷害人致死上訴案·····                      | 一六 |
| (八) 告發人之不服及恐嚇罪之成立(刑事訴訟法及刑法)上訴人宋春峯因侵占公務上持有<br>物等罪上訴案····· | 一七 |

(九)再審之提起(刑事訴訟法) 抗告人董欽峯因自訴李娃來竊盜抗告案……………二一

(十)離婚後之姪奩與贍養監護(民法親屬) 劉文忠與姚月英因請求離婚涉訟上告案……………二三

(十一)典期之起算(民法物權) 黃劉氏與劉宗盛因回復房屋涉訟上告案……………二七

(十二)管理權之解釋(監督寺廟條例) 黃秀東與王永平因請認廟產管理權涉訟上告案……………二九

(十三)參加之效力(民事訴訟法) 陰張氏與陰杜氏因請求確認立嗣不成立涉訟上告案……………三二

(十四)中止民事程序之斟酌(民事訴訟法) 陳紅佛與趙伯奮因通行權涉訟抗告案……………三四

(十五)行使變造文書罪之成立(刑法) 上訴人路小慶因行使變造文書上訴案……………三六

(十六)沒收之範圍(刑法) 上訴人鄭世興等因結夥三人以上強盜上訴案……………三八

(十七)證據之調查(刑事訴訟法) 上訴人河北高等法院檢察官被告王振江等因竊盜上訴案

……………四一

(十八)同時同地夥搶(刑法) 上訴人苗三因結夥三人以上強盜上訴案……………四四

(十九)抗告之限制(刑事訴訟法) 抗告人李俊等因強盜未遂抗告案……………四六

- (二十)外國公司之成立(公司法)吳榮昌與李國華因賠償損失涉訟上告案……………四七
- (二十一)第三人之不動產與抵押權(民法物權)趙章卿等與孫瀚潮等因請求賠償交際費及償還墊款涉訟上告案……………四九
- (二十二)舉證之責任(民事訴訟法)李喬氏等與李潤田因請求分析遺產涉訟上告案……………五一
- (二十三)假扣押之聲請權(民事訴訟法)柳雲亭與柳馮氏因扶養涉訟抗告案……………五四
- (二十四)殺人與棄屍(刑法)上訴人陳念氏因殺人上訴案……………五五
- (二十五)紙幣與銀行券(刑法)上訴人劉何氏因意圖行使交付偽造銀行券上訴案……………五八
- (二十六)誣告罪之成立(刑法)上訴人徐致祥因誣告上訴案……………六一
- (二十七)同時同地之殺害(刑法)上訴人河北高等法院檢察官因陳小福殺人上訴案……………六三
- (二十八)再抗告之限制(刑事訴訟法)抗告人王樹楠因殺人嫌疑再抗告案……………六六
- (二十九)承攬運送人之義務(民法債編)裕大轉運公司等與大昌皮貨號因請求賠償損害上告案……………六七

- (三十)判令立嗣之限制(現行律民事部份)卓忠源等與卓義源因繼承涉訟上告案……………七一
- (三十一)船主與僱主之責任(民法債編)胡尊記譚弼士因請求賠償損失涉訟上告案……………七三
- (三十二)審判外和解之效力(民事訴訟執行規則)雷學仁與姚慶雲等因執行抗議抗告案……………七六
- (三十三)再抗告之限制(民事訴訟法)吳立明等與楊懷亭等因灘地涉訟再抗告案……………七八
- (三十四)剝奪行動自由之解釋(刑法)上訴人劉恕因非法剝奪人自由上訴案……………七九
- (三十五)證言之採用(刑事訴訟法)上訴人湖北高等法院檢察官被告廖春柏因強盜上訴案  
……………八一
- (三十六)特別傷害罪之構成(刑法)上訴人馬文祥因妨害公務等罪上訴案……………八四
- (三十七)法律不溯既往之例外(刑法及懲治土劣條例)上訴人本院檢察署檢察長被告黃小  
煊因土劣上訴案……………八七
- (三十八)聲請迴避之限制(刑事訴訟法)抗告人何萬朝等因毀壞等罪抗告案……………八九
- (三十九)婚姻撤銷之限制(民法親屬)許煥英與劉運周因離婚涉訟上告案……………九二

|  |     |
|--|-----|
| (四十)起訴後登記與抵押權之效力(民法物權)林志棠與楊畏齋因執行異議涉訟上告案  | 九四  |
| (四十一)代位債權人受領清償(民法債編)白家齊與趙振元因債務涉訟上告案      | 九七  |
| (四十二)抗告之限制(民事訴訟法)劉祉衡與蕭質彬等因求解除租約抗告案       | 一〇〇 |
| (四十三)誣告罪之構成(刑法)上訴人葉錫魁因誣告等罪上訴案            | 一〇一 |
| (四十四)教唆罪之構成(刑法)上訴人胡典祥因傷害人致重傷上訴案          | 一〇四 |
| (四十五)連續犯之構成(刑法)上訴人盧寶元因發掘坟墓上訴案            | 一〇六 |
| (四十六)偽造文書罪之構成(刑法)上訴人本院檢察署檢察長被告陸春因偽造文書上訴案 | 一〇九 |

|                                       |     |
|---------------------------------------|-----|
| (四十七)再審之得開始(刑事訴訟法)抗告人沈阿根因殺人抗告案        | 一一一 |
| (四十八)施主之權利(民法總則)徐仁德與洪行貫等因確認所有權涉訟上告案   | 一一三 |
| (四十九)習慣法之成立(民法總則)國華烟草公司與施錫麟因求償貨款涉訟上告案 | 一一五 |
| (五十)繼承之適用法律(民法繼承)劉寶珩與劉瀛洲因繼承涉訟上告案      | 一一八 |

最高法院判例彙編 第十二集 目次

六

- (五十一) 假執行之執行時期(民事訴訟法)蕭質彬等與劉祉衡因求解除租約抗告案…………… 一二〇
- (五十二) 終審裁判之效力(民事訴訟法)王崇之與許吉齋因債務涉訟再抗告案…………… 一二二
- (五十三) 結婚之解釋(刑法)上訴人李三略誘婦女上訴案…………… 一二四
- (五十四) 酌減之適用(刑法及懲治盜匪暫行條例)上訴人桂小虎兒因綁匪上訴案…………… 一二六
- (五十五) 堂諭之性質(縣知事審理訴訟章程)上訴人河南高等法院檢察官被告董九齡等  
因侵占等罪上訴案…………… 一三〇
- (五十六) 舊刑律之適用(刑法)上訴人本院檢察署檢察長被告韓喜人等因意圖結婚而略  
誘婦女上訴案…………… 一三二
- (五十七) 起訴時效之已完成(刑法)上訴人本院檢察署檢察長被告劉拉子等因重婚上訴  
案…………… 一三四
- (五十八) 擅賣他人不動產之效力(民法債編)沈春農與陶楚慶因確認戲賣契約無效涉訟  
上告案…………… 一三八



- (五十九) 破產之效力(民法債編)鄭椿澤與鄭慶源等因給付債款涉訟上告案……………一四〇
- (六十) 抗告之限制(民事訴訟法)瓦西利亞力山大夫西克利根等與尼娜瑞格斯得樂因繼  
承涉訟抗告案……………一四二
- (六十一) 遲誤補正期間之效果(民事訴訟法)李萬林等與張樸庵等因確認地畝所有權涉  
訟聲請案……………一四四
- (六十二) 誣告罪之構成(刑法)上訴人寇英因誣告上訴案……………一四六
- (六十三) 從重與連續犯(刑法)上訴人杜基均因殺人上訴案……………一五〇
- (六十四) 聚毆之罪數(刑法)上訴人南得寶等因傷害人上訴案……………一五四
- (六十五) 賄賂與不正利益之解釋(刑法)上訴人張德明對於職務上之行爲要求不正利益  
上訴案……………一五七
- (六十六) 殘忍殺人之解釋(刑法)上訴人浙江高等法院檢察官因閔錦龍殺人上訴案……………一五九
- (六十七) 放火燒燬多家之罪數(刑法)上訴人龍天德等因放火燒燬現供人使用住宅上訴

案.....一六三

(六十八)殘忍殺人罪之構成(刑法)上訴人本院檢察署檢察長被告劉喜廷因殺人上訴案

.....一六六

(六十九)不知法令之解釋(刑法)上訴人本院檢察署檢察長被告劉炳榮因殺人上訴案.....一六九

(七十)脫逃罪之構成(刑法)上訴人本院檢察署檢察長被告張發祥因脫逃上訴案.....一七二

(七十一)認諾與自認之解釋(民事訴訟法)李馨與凌謝氏等因請求給付學費涉訟上訴案

.....一七四

(七十二)延欠租房與終止契約(民法債編)沈立成與洪啓文因求欠租上告案.....一七六

(七十三)父母代訂婚約之效力(民法親屬)朱立本與汪瑞運因婚約涉訟上告案.....一七八

(七十四)移轉管轄之無據(民法訴訟法)王清波與黃昌育等因賠償損害涉訟上告案.....一八〇

(七十五)幫助犯之構成(刑法)上訴人唐全三因妨害自由上訴案.....一八一

(七十六)押妻爲娼之罪刑(刑法)上訴人山東高等法院檢察官因張仁才意圖營利引誘其

|   |     |
|---|-----|
| 妻與他人姦淫上訴案·····                              | 一八五 |
| (七十七)詐欺罪之構成(刑法)上訴人黃楊生因詐欺上訴案·····            | 一八六 |
| (七十八)危害民國罪之構成(危害民國緊急治罪法)上訴人況霸等因危害民國上訴案····· | 一九〇 |

最高法院判例彙編 第十二集 目次

# 提要

## ○關於民法總則

- (四十八) 施主之權利——施主捐助建設之公廟其所有權屬於該廟惟原施主之捐助係供特定目的之使用非經原施主或其後人同意不得率行變更如變更目的確為正當而原施主或其後人無故拒絕同意固得請求法院以裁判代之而在未經合法變更以前原施主或其後人自得請求禁止(二十一年二月八日民事上字第三二八號)：一一二
- (四十九) 習慣法之成立——習慣法之成立其外部要素須於一定期間內就同一事項反復為同一之行為為要件(二十一年二月十一日民事上字第三三四號)……………：一一五

## ○關於民法債編

- (二十九) 承攬運送之義務——承攬運送人對於運送物品之喪失如能證明其於物品之接收保管運送人之選定目的地之交付及其他運送有關之事項未怠於注意者固可不

負責任惟承攬運送人以自己之名義爲託運人之計算使運送人運送物品對於運送人之遺失物品自應向運送人行使其請求權轉以賠償託運人方爲完畢其承攬運送契約之義務(二十一年一月十六日民事上字第八七號)……………六七

(三十一) 船主與雇主之責任——船主因選任船員所應負之責任必須被選任船員執行職務時仍由該船主爲其雇主始能發生若因租船關係原雇主之資格已由船主而移轉於租主即不得本於最初選任認船主仍應負責(二十一年二月十三日民事上字第二五七號)……………七三

(四十一) 代位債權人受領清償——有代位權之債權人行使債務人對於第三債務人之債權時雖應以其行使債權所得之利益歸屬於債務人俾總債權人得均霑之但不得因此即謂該債權人無受領第三債務人清償之權(二十一年二月十八日民事上字第三

〇五號)

……………九七

(五十八) 擅賣他人不動產之效力——無所有權之第三人私擅將他人不動產出賣者此

項行爲無論買主是否知情當然不發生物權移轉之效力買主有因此已繳買價或受

其他損害者祇可逕向該第三人請求賠償不得以此爲理由對抗所有權人（二十一

年二月十五日民事上字第三四四號）……………一三七

（五十九）破產之效力——破產並非債權消滅之原因在債務人破產時未經加入分配

之債權除該債權人有免除之意思表示外不得以其未經加入分配而謂其債權即應

消滅（二十一年二月二十二日民事上字第三四九號）……………一四〇

（七十二）延欠房租與終止契約——租賃物爲房屋者因涉訟未交付租金則與通常無

故遲延支付者不同不足爲終止契約之原因（二十一年二月十八日民事上字第三

八六號）……………一七六

## ○關於民法物權

（十一）典期之起算——民法九二四條但書之規定不論其間有無加典或續典情形均應

從出典之日起算（二十一年二月八日民事上字第二三四號）……………一七

(二十一) 第三人之不動產與抵押物——第三人所有之不動產得爲抵押物 (二十一年

二月四日民事上字第二八八號) …………… 四九

(四十) 起訴後登記與抵押權之效力——(一) 不動產應行登記之事項雖無時期之限制

苟於第二審言詞辯論終結前依法登記應認有對抗之效力所謂依法登記自係指審查

核准已經給予登記證書而言(二) 抵押權并不移轉其權利標之物之占有與其他移轉

占有之擔保物權有足以阻止債務人爲物之交付之效力者不同即債務人縱因另欠債

務由債權人對於該抵押權之標的物聲請假扣押亦與抵押權之優先受償之權利無損

(二十一年二月十七日民事上字第二九七號) …………… 九四

## ○關於民法親屬

(十) 離婚後之姙奩與贍養監護——(一) 離婚之婦無論由何原因其嫁奩既爲專供其個

人使用之物即屬其特有財產當然聽其攜去(二) 夫家致送聘財在習慣上僅爲定婚之

一要件殊無因離婚之故而概請返還之理(三) 夫婦無過失之一方因判決離婚而陷於



- 生活困難者他方縱無過失亦負給付相當養贍費之義務但其數額之核定應予斟酌養贍義務人之身分資力及養贍權利人之需要以爲標準(四)夫婦離婚後關於子女之監護雙方未有約定者該子女在原則固應由夫卽該子女之父任其監護之責但該子女如果確因年幼而不能離母或其父尚有遺棄之情形法院亦得爲該子女利益計酌定其母卽離婚之妻爲該子女之監護人(二十一年二月十二日民事上字第二三三三號)……二二三
- (三十九)婚姻撤銷之限制——有撤銷原因之婚姻曾經追認者不得於追認之後復請撤銷(二十一年二月十七日民事上字第二九六號)……九二
- (七十三)父母代訂婚約之效力——父母代子女所訂之婚約子女成年後如已表示同意卽應對於子女本人發生拘束效力(二十一年三月二日民事上字第三九五號)……一七八

## ○關於民法繼承

- (二)女子財產繼承與立嗣——女子有財產繼承權不因立嗣行爲而喪失(二十一年一月二十九日民事上字第二〇〇號)……四