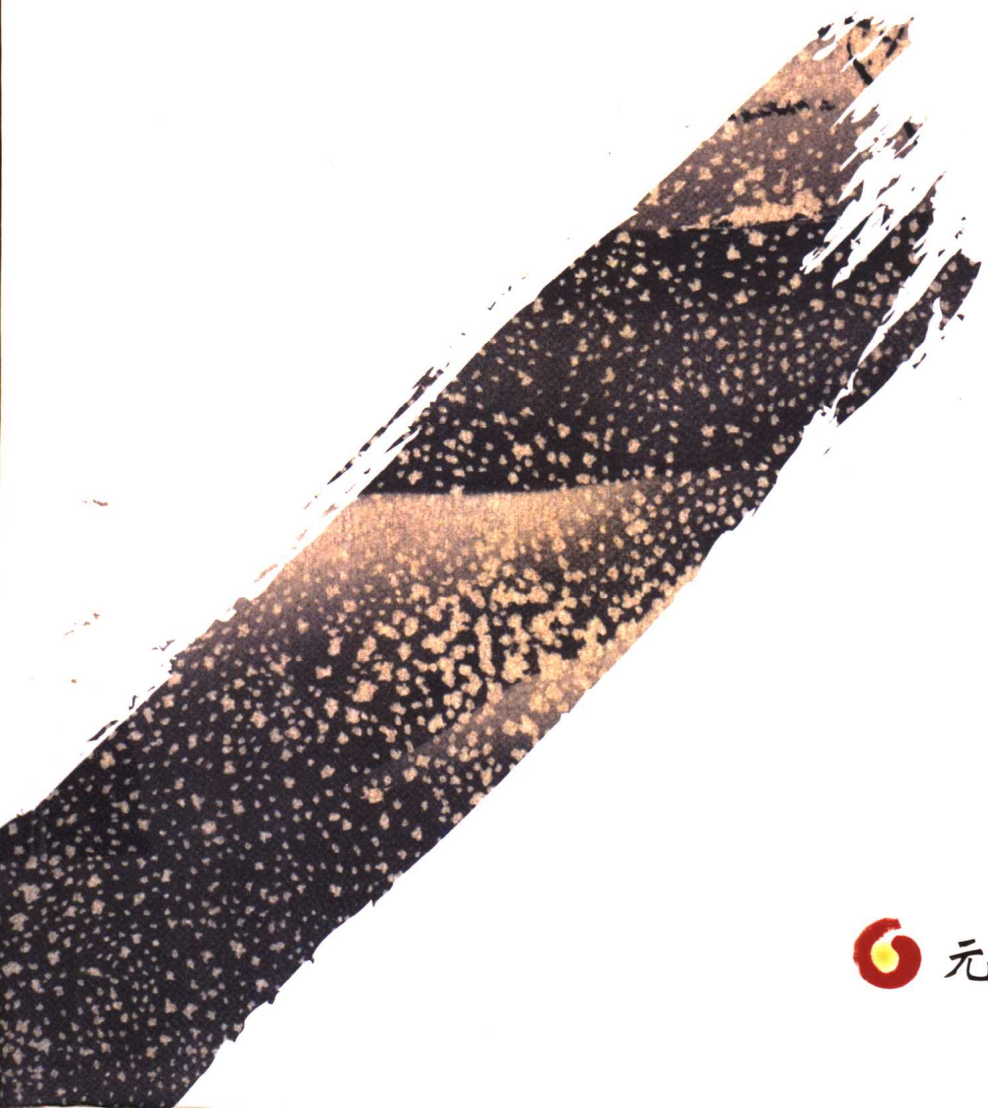


大學用書

強制執行法釋論

陳計男 著



 元照出版

強制執行法釋論

陳計男 著

元照出版公司

國家圖書館出版品預行編目資料

強制執行法釋論／陳計男著，——初版，——〔臺北市〕：陳計男出版：元照總經銷，2002〔民91〕

面：公分

ISBN 957-41-0298-X（平裝），

1. 強制執行法 — 中國 — 法規論述

586.89

91009373

強制執行法釋論

5C17PA

2002年8月 初版第1刷

作者 陳計男

出版者 陳計男

總經銷 元照出版有限公司

100 台北市館前路 18 號 5 樓

網址 www.angle.com.tw

定價 新臺幣 680 元

訂閱專線 (02)2375-6688 轉 166 (02)2370-7890

訂閱傳真 (02)2331-8496

郵政劃撥 19246890 元照出版有限公司

Copyright © by Angle publishing Co., Ltd.

登記證號：局版臺業字第 1531 號

ISBN 957-41-0298-X

自序

強制執行法係一門理論與實務並重的課程，因是實現私權的程序法，自也不能脫離實體法。對於法律學系的學生而言，在學習上比較困難。著者從事審判工作三十餘年，亦實際辦理強制執行事務有年，復濫竽民事訴訟法及強制執行法專題研究課程，對於學生學習上的困難有較多了解，遂將多年來研究教學及實務心得，並各國立法動向、學說發展趨勢，整理成書，力求理論與實務之平衡，期能有助於學生之學習及實務上之參考。惟本書係利用公餘之暇，點滴累積而成，歷時甚久，期間又逢強制執行法之大修正，前後恐有疏漏不一之處，加以個人學識淺薄，功力有限，謬誤之處自所必然，尚祈法學先進不吝指教，至為盼望。

著者於完成破產法論一書時，曾立願嘗試民事程序法一系列的研究，並提出心得報告。歷二十年，已完成「程序法之研究(一)、(二)、(三)」，民事訴訟法論(上)(下)，及行政訴訟法釋論諸書之出版；今強制執行法釋論之付梓，終見夙願有若干成果，雖不能謂對學術界或實務界有些許貢獻，自信自己已盡最大努力，聊堪自慰，也把握了些許生命。學術在不斷進步，資料在不斷更新，今後對於上述諸書，亦應不斷修正，注入新知，願它們再版時，有新面貌呈現於讀者。

本書之完成，內人柯靜枝女士協力最多，同學賴恒盈、李淑瓊任編校、繕打之勞，在此並致謝忱。

陳計男於司法院

二〇〇二年春節

參考文獻

[壹] 中文部分

- 吳鶴亭著 強制執行法析論 八十一年
汪禕成著 強制執行法實用 六十四年
耿雲卿著 強制執行法釋義(上)(下) 七十五年 黎明
黃棟培著 強制執行法釋義 四十七年 大同
陳世榮著 抵押權之實行 六十年 一銀
陳世榮著 強制執行法註解(修訂版) 七十一年七月
陳榮宗著 強制執行法 三民 七十一年
拙 著 民事訴訟法論(修訂版)上冊
拙 著 程序法之研究(一)
張登科著 強制執行法(修訂版) 八十六年二月
林昇格著 強制執行法理論與實務 五南 七十二年
莊柏林著 強制執行法新論 世一 七十三年
楊與齡編 強制執行法爭議問題之研究 五南 八十八年
楊與齡著 強制執行法論(最新修訂) 八十六年七月
司法院編 司法院強制執行法研究修正資料彙編 共五冊

[貳] 日文部分

- 三ヶ月著 民事執行法 弘文堂 昭和六十年
山木戸克己著 民事執行、保全法講義 有斐閣 1997
中野貞一郎著 民事執行法(上)(下)卷 青林 1988
石川明著 ドイツ民事執行法研究 成文堂 昭和五十二年
石川明編 民事執行法 青林 昭和五十六年
石渡哲著 執行契約の研究 慶應通訊 昭和五十三年
竹下守夫著 民事執行における實體法 手續法 有斐閣

1990

IV 参考文献

- 竹下守夫著 民事執行法の論點 有斐閣 昭和六十二年
- 竹下守夫、鈴木正裕編 民事執行法の基本構造 西神田 昭和五十六年
- 竹下守夫、藤田耕三編 注解民事保全法(上)(下) 青林 1998
- 法曹會 ドイツ強制執行法 昭和五十一年
- 兼子一著 強制執行法 酒井 昭和三十三年
- 浦野雄幸著 民事執行法(逐條解説) 商事法務研究 昭和五十六年
- 浦野雄幸編 民事執行法(基本コンメンタール) 日本評論社 昭和六十一年
- 新堂幸司、竹下守夫編 基本判例から見た民事執行法 有斐閣 昭和五十八年
- 鈴木忠一、三ヶ月章編 注解民事執行法(1)~(3) 第一法規 昭和六十一年
- 齋藤秀夫著 強制執行法講義 青林 1976
- [参] 西文部分**
- Hartmann Z.P.O. Baumbach/Lauterbach/Albers/Hartmann
Zivilprozessordnung 1992
- Putzo Z.P.O. Thomas/Putzo ZPO 19.Aufl. C.H. Beck
- Zöller Z.P.O.

作者簡介

陳計男

民國二十六年生
台灣省台南市人

學 歷

國立台灣大學法律學系法學組畢業
華盛頓大學(西雅圖)研究

經 歷

東吳大學、政治大學、
警察大學法研所兼任教授
司法官訓練所講座
高特考試典試委員
(最高)行政法院法官
最高法院法官
(最高)行政法院庭長
現任司法院大法官
司法院民事訴訟法、破產法、
行政訴訟法等研究修正委員會委員

主要著作

論海商法上之擔保物權
論破產法上之擔保物權
我國固有典習慣與民法典權之比較
破產法論
民事訴訟法論(修訂版)(上)、(下)
程序法之研究(一)、(二)、(三)
行政訴訟法釋論

內容簡介

本書係著者從事民事審判、強制執行及法律研究修訂等事務三十餘年累積之經驗及在東吳大學碩乙班講授強制執行法專題研究教學多年，於教學及公餘之暇所完成。內容包括最新學說、立法及最近最高法院裁判。本(九十一)年三月司法院修正之強制執行法修正草案亦在討論之列。

強制執行法中涉及民事訴訟事件，尤其各種程序救濟部分，我國學者少有依憲法、民事訴訟法之觀點加以檢討者，本書試圖加以分析，可謂係最新而具突破性的著作，可供教學、實務及參加國家考試參考之用。

目次
綱目

自序 I	
參考文獻 III	
第一編 序論	1
第一章 強制執行	1
第一節 強制執行之意義	1
第二節 強制執行權與強制執行行為	3
第三節 強制執行請求權	10
第四節 強制執行之法律關係	12
第二章 強制執行法	15
第一節 強制執行法之意義及性質	15
第二節 我國強制執行法之沿革	16
第三節 強制執行法所採重要立法主義	24
第四節 強制執行與民事訴訟法	27
第五節 強制執行法之理想	29
第二編 總論	33
第一章 強制執行之主體	33
第一節 執行機關	33
第二節 執行當事人	41
第二章 強制執行之客體	59
第一節 序說	59
第二節 財產執行之標的	60
第三節 人身執行之標的	75
第三章 執行名義	77
第一節 序說	77
第二節 執行名義之要素	78
第三節 各種執行名義	83

VI 綱 目

第四節	執行名義之效力	122
第五節	執行名義之競合	126
第六節	執行名義之消滅	127
第四章	強制執行之進行	131
第一節	強制執行之開始	131
第二節	強制執行之延緩、停止及撤銷	157
第三節	強制執行程序之續行	182
第四節	強制執行程序之終結	184
第五章	強制執行之救濟	191
第一節	序說	191
第二節	聲請或聲明異議	193
第三節	債務人異議之訴(一)—第十四條第一項及第二項之訴 ...	207
第四節	債務人異議之訴(二)—第十四條之一之訴	226
第五節	第三人異議之訴	229
第六節	許可執行之訴	246
第七節	第一百十九條第三項異議之訴	251
第六章	債務人之拘提、管收、限制住居及擔保人之責任	257
第一節	序說	257
第二節	債務人之拘提	259
第三節	債務人之管收	266
第四節	為債務人履行義務之人(準債務人)之拘提、管收	272
第五節	債務人之限制住居	274
第六節	具保證書人之責任	276
第七章	強制執行之費用	281
第一節	強制執行費用之意義	281
第二節	強制執行費用之負擔、預納或收取	283
第三節	強制執行費用額之確定	287
第四節	強制執行費用之受償次序	287
第五節	強制執行費用之償還	289

第三編 各論	293
第一章 關於金錢請求權之強制執行	293
第一節 概說	293
第二節 對於動產之強制執行	297
第三節 對於不動產之強制執行	370
第四節 對於船舶及航空器之執行	475
第五節 對於其他財產權之執行	502
第六節 對於公法人財產之執行	565
第七節 分配程序(金錢債權之滿足)	574
第二章 關於物之交付請求權之執行	605
第一節 序說	605
第二節 交付動產之強制執行	606
第三節 交出不動產之強制執行	615
第三章 關於行為及不行為給付請求權之執行	623
第一節 序說	623
第二節 關於行為請求權之執行	625
第四章 假扣押、假處分之執行	649
第一節 序說	649
第二節 假扣押之執行	654
第三節 假處分之執行	665
第四節 對債務人人身之假扣押、假處分之執行	674
第五章 執行程序之競合與合併	679
第一節 執行程序之競合	679
第二節 強制執行程序之合併	689
第三節 民事執行與行政執行之合併	689
附件	691
事項索引	733
條文索引	743

細目

自序 I

參考文獻 III

第一編 序論	1
第一章 強制執行	1
第一節 強制執行之意義	1
[壹] 強制執行之發動，係基於債權人之聲請	1
[貳] 以國家強制力實現債權人之私法上給付請求權—禁止自力救濟之原則	1
[參] 實現債權人對於債務人私法上給付請求權	2
[肆] 強制執行事件性質上屬於非訟事件	2
第二節 強制執行權與強制執行行為	3
[壹] 緒說	3
[貳] 強制執行行為之種類	3
一、依強制執行所實現之請求權區分	4
(一) 金錢債權之強制執行	4
(二) 非金錢債權之強制執行	4
二、依強制執行之對象區分	4
(一) 對物的執行	4
(二) 對人的執行	4
三、依強制執行之手段區分	5
(一) 直接強制執行	5
(二) 間接強制執行	5
(三) 代替的強制執行	5
四、依執行之效果區分	6
(一) 終局的執行	6
(二) 保全的執行	6
[參] 強制執行行為之瑕疵	6
一、瑕疵執行行為之態樣	7
(一) 違法之執行行為	7
(二) 不當之執行行為	7

二、有瑕疵執行行為之效力	7
三、有瑕疵執行行為之救濟方法	9
第三節 強制執行請求權	10
[壹]公法上之執行請求權與私法上之給付請求權有別	10
[貳]強制執行請求權係公法上之權利，債權人不得拋棄，或與債務人以合意而予排除	12
[參]強制執行請求權，隨執行名義所表彰實體上請求權之移轉而由轉得人繼受	12
第四節 強制執行之法律關係	12
第二章 強制執行法	15
第一節 強制執行法之意義及性質	15
第二節 我國強制執行法之沿革	16
[壹]清末變法以前之舊律	16
[貳]清末之強制執行法	16
[參]民國成立後之強制執行法	16
第三節 強制執行法所採重要立法主義	24
[壹]強制執行之開始，採當事人進行主義	24
[貳]強制執行之進行，採干涉主義	25
[參]金錢債權執行之分配，採團體優先主義	25
[肆]同一標的物不得重複查封之原則	26
[伍]承受主義、塗銷主義與賸餘主義	27
第四節 強制執行與民事訴訟法	27
[壹]強制執行與民事訴訟之關係	27
一、理論上之關聯與時間上之關聯	27
二、程序上的關聯	28
[貳]民事訴訟法之準用	28
第五節 強制執行法之理想	29
[壹]执行程序之迅速化	29
[貳]債權人債權實現之確保	30
[參]第三人(拍定人)地位之安定化	30
[肆]債務人基本人權之保障	32
第二編 總論	33

第一章 強制執行之主體.....	33
第一節 執行機關.....	33
[壹]執行機關之意義.....	33
[貳]執行機關之構成.....	33
[參]執行職務之分配與確保.....	35
一、執行職務之分配.....	35
二、執行職務之確保.....	36
[肆]執行事件之管轄.....	37
一、管轄法院.....	38
二、管轄法院之競合.....	39
三、管轄權之調查.....	40
[伍]執行之囑託.....	41
第二節 執行當事人.....	41
[壹]執行當事人之意義.....	41
[貳]執行當事人之確定.....	42
[參]執行當事人之當事人能力與行為能力.....	43
一、當事人能力.....	43
二、行為能力與代理人.....	44
[肆]執行當事人之適格及其變更.....	47
一、執行當事人之適格.....	47
二、執行當事人之變更.....	54
(一)執行債權人之變更.....	54
(二)執行債務人之變更.....	55
第二章 強制執行之客體.....	59
第一節 序說.....	59
第二節 財產執行之標的.....	60
[壹]責任財產之意義.....	60
[貳]責任財產之範圍.....	60
一、債務人之一般財產與責任財產不同.....	60
二、定責任財產之時點.....	64
[參]責任財產之搜尋與認定.....	67
一、責任財產之搜尋.....	67

(一)命債權人查報	67
(二)由執行法院依職權調查	67
(三)命債務人報告	68
二、責任財產之認定	71
[肆]責任財產之責任限定(有限責任)	73
一、有限責任之意義	73
二、「有限責任」之強制執行	74
第三節 人身執行之標的	75
[壹]人之身體	75
[貳]人之自由	75
第三章 執行名義	77
第一節 序說	77
第二節 執行名義之要素	78
[壹]形式上之要件	78
一、須為公文書	78
二、須表明債權人及債務人	79
三、須表明應執行之事項	79
[貳]實質上之要素	79
一、須命債務人為給付	79
二、履行標的物之給付須可能、適法及確定	80
三、履行標的物之給付，須適於強制執行	82
四、須賦予執行力	82
第三節 各種執行名義	83
[壹]確定之終局判決(第一款)	83
一、終局判決	83
二、確定之終局判決	84
三、給付判決	85
四、本國法院之判決	85
五、合法成立之判決	85
[貳]假扣押、假處分、假執行之裁判及其他依民事訴訟法得為強制執行之裁判(第二款)	86
一、假扣押及假處分之裁定	86

二、假執行之裁判	87
三、其他民事訴訟法得為強制執行之裁判	90
[參]依民事訴訟法成立之和解或調解(第三款).....	92
[肆]依公證法規定得為強制執行之公證書(第四款).....	94
[伍]法院許可拍賣抵押物或質物之裁定(第五款).....	99
一、法院許可拍賣抵押物之裁定	99
(一)設定抵押權	100
(二)最高限額抵押權	104
(三)法定抵押權	106
(四)權利抵押權	107
(五)動產抵押權	107
二、法院許可拍賣質物之裁定	109
三、關於留置權之實行	109
[陸]其他依法律之規定之執行名義(第六款).....	110
一、法律規定為「得為執行名義」者	111
二、法律規定為「依聲請為強制執行者」	112
三、法律規定為「逕予強制執行者」	112
四、法律規定為聲請(或移送)法院裁定後，強制執行者	112
五、法律規定移送法院強制執行者	113
六、檢察官之執行命令	113
七、宣告許可外國判決執行之判決	114
八、仲裁判斷	118
第四節 執行名義之效力.....	122
[壹]執行名義發生效力之限制.....	122
[貳]執行名義效力之主觀範圍.....	122
[參]執行名義效力之客觀範圍.....	124
[肆]執行名義之消滅時效.....	125
第五節 執行名義之競合.....	126
[壹]執行名義競合之意義.....	126
[貳]執行名義競合之效果.....	126
第六節 執行名義之消滅.....	127
[壹]執行名義消滅之意義.....	127
[貳]執行名義消滅之事由.....	127

[參]執行名義消滅之效果	128
第四章 強制執行之進行	131
第一節 強制執行之開始	131
[壹]強制執行之發動	131
一、強制執行之聲請	131
(一)概述	131
(二)聲請之程式	131
(三)繳納聲請費	137
二、對於聲請事件之審查及處置	138
(一)對於聲請事件之審查	138
(二)對於聲請事件之處置	139
[貳]強制執行開始之要件	140
一、概說	140
二、強制執行開始之要件	141
(一)積極的要件	141
(二)消極要件	147
[參]強制執行開始之程序	149
一、概說	149
二、開始強制執行之調查及處置	150
(一)調閱卷宗	150
(二)當事人之傳訊	152
(三)執行財產登記之通知	152
(四)對於遺產繼續執行之登記	156
(五)強制執行標的物之搜尋	157
第二節 強制執行之延緩、停止及撤銷	157
[壹]強制執行之延緩	157
一、狹義的強制執行之延緩	157
二、廣義的強制執行之延緩—執行期日之變更或延展	159
[貳]強制執行程序之停止	160
一、概說	160
二、強制執行停止之原因	161
(一)依本法規定所為命停止強制執行之裁定	161
(二)依其他法律所為停止執行之裁判	166