

學術著作 ◆ 大專用書

親屬法新論



林菊枝 著

五南圖書出版公司 印行



林菊枝 著

國立政治大學法律系
暨法研所教授

親屬法新論

五南圖書出版公司

印行

親屬法新論

作 者／林 菊 枝

責任編輯／陳 怡 如

校 對 者／蔡 志 雄

出 版 者／五南圖書出版有限公司

地 址：台北市和平東路二段 339 號 4 樓

電 話：7055066（代表號）

傳 真：7066100

劃 撥：0106895-3

局版台業字第 0598 號

發 行 人／楊 榮 川

排 版／正豐電腦排版公司

製 版／欣緯彩色製版有限公司

印 刷／三聖印刷事業有限公司

裝 訂／信成裝訂行

中華民國85年9月初版一刷

ISBN 957-11-1236-4

基本定價 9 元

（如有缺頁或倒裝，本公司負責換新）

自序

本人自一九六八年從德國學成歸國後，執教於國立政治大學法律系所，講授親屬法與繼承法課程，迄今已有二十五年之久，對於親屬、繼承二法曾深入研究，並著有無數專題研究論文，陸續出版。在教學期間一直計畫撰寫親屬法教科書，以供在學法科學生研修之用，但其間因民法親屬編之修正及海峽兩岸人民之交流，帶來法制之變動與複雜化，復加上本身繁忙之教學工作，遂拖延至今方完成心願，敬祈各界諒解。

自二次世界大戰以後，由於社會環境、家庭結構之轉變，民國十九年制定之親屬法規已不合時宜，不能應付現今社會之需求，尤以親屬法中之夫妻財產制、離婚法、收養法為最。其間又因男女平權思想之抬頭，女性地位之改善，中外諸國紛紛以男女平等之觀點重新修正其親屬法。我國在民國七十四年之親屬法修正，以及目前民法親屬編研修之審議，亦不例外，惜落後先進國家數十年。本人於留學德國期間，即已察知歐美親屬法演變之趨向，回國後即從事比較法學之研究工作，撰文介紹評論外國

之新進法制，以及其修法之過程與成果，同時針對我國現行法制之缺失，提出修法之建議，不斷促政府重視修法之必要，此觀本人過去三十年間發表之論文即可印證。惟政府之修正脚步過於緩慢，使人民之權利未受到保障，本人深覺書生之無力感。

由於現行親屬法之條文規定有限，無法解決所有複雜之婚姻家庭親屬事件，實務上之處理，必須依賴判例、解釋例、外國立法例、學者之意見等，作為解決之補充依據，故本書之內容首在釋明現行條文規定，探討疑難問題，評論其缺失，同時比較外國不同之立法例，闡明各種學說，以助司法者為正確之裁判，供立法者修法之參考，以及啟發親屬法研習者之思考。又為因應兩岸人民交流引發之家庭婚姻糾紛與法律衝突，同時介紹中國大陸現行之婚姻法，以助學法者及司法者解決問題。

本書名為「親屬法新論」，分緒論與本論兩部分。本論各章節以民法親屬編之編制為主，每一重要之章節後，特設對於現行制度之評論、修法建議及介紹中國大陸法制之章節，為其特色。

全書共二十五萬餘言，取材務求其新，盡力探發問題所在，然誤漏之處在所難免，尚祈法界人士多予指教。又本書承政大法研所蔡志雄同學之整理校對，順利完成，在此表示謝意。

林菊枝 謹誌

八十五年八月

于陽明山



◎五南民法類參考書◎

- 1S01 民法判解彙編
..... 蔡墩銘 主編
- 1S02 民法概要
..... 詹森林 等著
- 1S15 民法親屬與繼承
..... 戴東雄／劉得寬 著
- 1S50 德國民法
..... 趙文俶 等譯
- 1S51 日本民法
..... 王書江 等譯
- 1Q21 美國婚姻法
..... 林菊枝 著
- 1Q39 論海峽兩岸親屬法制
..... 蔡輝龍 著





作 者 簡 介

林菊枝

學歷：

- 德國慕尼黑大學法學博士

現職：

- 國立政治大學法律系暨法研所教授

專業領域：

- 民法親屬、民法繼承



目錄

自序

緒論

第一章	親屬法之意義及性質·····	3
第二章	親屬法之制定、編制及修正·····	7
第三章	身分關係、身分行為及身分權·····	15
第四章	民法總則編與親屬編之關係·····	19

第一章 親屬

第一節 親屬之意義、分類及範圍

第二節 親屬關係之發生與消滅

第三節 親系、輩分、親等

第四節 親屬關係之效果

第五節 中國大陸之親屬概述

第二章 婚姻

第一節 總論

第一項 婚姻制度之類型與變遷

第二項 我國舊制之婚姻

第三項 我國現行民法上之婚姻制度

第四項 中國大陸現行之婚姻制度

第五項 外國之婚姻制度及其動向

第二節 婚姻之意義及法律上之性質

第三節 婚約 52

第一項 婚約之意義 52

第二項 婚約之要件 52

第三項 婚約之無效與撤銷 54

第四項 婚約之效果 56

第五項 婚約之解消 57

第四節 結婚 61

第一項 概說 61

第二項 結婚之形式 63

第三項 結婚之實質要件 65

第四項 結婚之無效及撤銷 67

第五項 結婚之效力 78

第六項 夫妻財產制 85

第一款 概說 85

第二款 法定財產制 88

第三款 約定財產制 98

第四款 現行夫妻財產制之缺失以及修正建議 103

第五節 離婚	109
第一項 概說	109
第二項 離婚制度之沿革	110
第三項 兩願離婚	114
第四項 裁判離婚	117
第五項 離婚之效力	122
第六項 我國現行離婚制度之缺失	128
第六節 別居制度	133
第七節 軍人之婚姻	140
第一項 概說	140
第二項 軍人婚姻條例之內容	141
第八節 事實婚	143
第一項 概說	143
第二項 比較法上對事實婚之處理	145
第九節 中國大陸之婚姻制度	171
第一項 概說	171
第二項 婚約	172

第三項	結婚	173
第四項	離婚	180
第三章	父母子女	189
第一節	總論	189
第一項	我國法制史上之演變	192
第二項	我現行民法上之親子分類	193
第三項	親子關係之一般效果	194
第二節	婚生子女	199
第一項	婚生子女之意義	199
第二項	婚生之推定	200
第三項	婚生子女之否認	205
第四項	婚生子女法上之幾個疑難問題	211
第三節	非婚生子女	212
第一項	概說	212
第二項	非婚生子女之意義	216
第三項	非婚生子女之婚生化	217
第四節	人工生殖	230

第一項 概說……………231

第二項 人工生殖之意義與類型……………232

第三項 人工生殖子女之法律地位……………236

第五節 養子女……………241

第一項 概說……………241

第二項 收養之意義……………248

第三項 收養之成立要件……………249

第四項 收養之無效及撤銷……………261

第五項 收養之效力……………265

第六項 收養之終止……………271

第七項 遺囑收養……………278

第八項 養親子間及養兄弟姊妹間之婚姻問題……………280

第九項 修正後收養制度之缺失……………284

第六節 中國大陸之父母子女關係……………289

第四章 親權……………305

第一節 親權之意義及性質……………305

第二節	親權之內容	308
第三節	親權之行使	311
第四節	親權之限制	318
第五節	親權之消滅及停止	320
第六節	親權法上之幾個疑難問題	325
第七節	中國大陸之親權制度	340
第五章	監護	343
第一節	概說	343
第二節	未成年人之監護	347
第一項	監護之開始	347
第二項	監護人	348
第三項	監護事務	355
第四項	監護之終止	358
第三節	禁治產人之監護	359
第四節	中國大陸之監護制度	363

第六章 扶養

第一節 概說	367
第二節 扶養親屬之範圍	370
第三節 扶養順序	372
第四節 扶養之成立要件	374
第五節 扶養之程度、方法及變更	376
第六節 扶養之消滅	379
第七節 中國大陸之親屬扶養制度	380

第七章 家

第一節 概說	385
第二節 家之意義及組織	389
第三節 家長	392
第四節 家屬	394

第八章 親屬會議

第一節 概說	397
--------	-----

第二節	親屬會議之組織	400
第三節	親屬會議之權限	402
第四節	親屬會議之召集及議事	404
第五節	決議不服之訴	407
參考書目		411
附錄		417

緒
論

