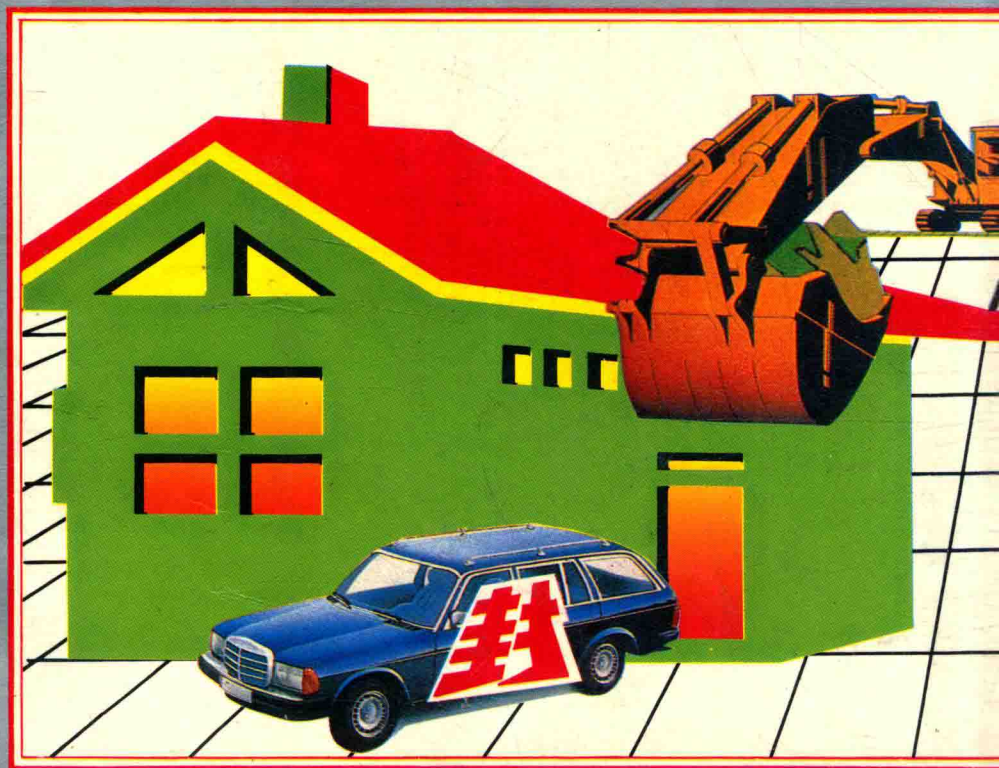


強制執行法 問題研究

(含歷年高特考試題解答)

郭松濤著



強制執行法 問題研究

郭松濤著

中華民國七十五年十月出版

中華民國七十五年十月初版

強制執行法問題研究

定價 平裝新台幣參佰元

著作兼

發行人

郭松濤

郵政劃撥帳號：一〇〇〇八七五—四著者帳戶

總經銷 三民書局

郵政劃撥帳號：九九九八號

印刷者 大聞實業有限公司印刷部

地址 永和中正路二七三號



序 言

「逝者如斯，不捨晝夜」，自余任職法曹迄今，倏忽已八載有餘，其中泰半時光，乃在辦理民事執行業務中渡過，此期間，積數年之經驗，發現強制執行實務上之問題，層出不窮，而學者間或實務界，又各有所見，難有定論，常使執行人員，無所適從。余每遇此類問題，均不揣譴陋，將腦中所思，心理所想，筆之於書，發而爲文，一則藉以提高對問題研究之興趣，二則有案可查能永誌不忘，日前清理文稿，彙而計之，已有二十篇，其中數篇曾刊登於法務通訊，其餘則爲最近研讀強制執行有關之書籍及法律問題決議，有感而發之作，未曾發表，內子見狀，乃謂：「何不加以整理，付印成書」，竊念，所爲文章，雖非經典之作，但若公諸於世，就教於長官同仁及專家學者，對余必有所進，對後學或有助益，遂慨然應允，讀者幸莫以「弊帚自珍」訕笑。

今年暑期，東吳大學法學院章孝慈院長，爲提高在校同學研讀法律之興趣，乃請畢業校友現任職法界者，返回母校擔任輔導工作，筆者不才，忝列應邀之列，被指定輔導強制執行法。余乃將歷年高、特考試題，參考各家學說及判例解釋，詳加解析，作成講義，供同學研讀，據余分析，此歷年試題，分散於強制執行法各個章節，考生若能詳加閱讀，仔細思考，

融會貫通，舉一反三，對準備考試，定能收事半功倍之效。余既對上述論文，有付梓之念，遂靈機一動，將此部分講義，一併集入，或對研讀法律之學子，能有更多之幫助，於是將上述法律論文編爲第一編，將此講義，編爲第二編。

筆者學植未深，經驗尙淺，舛誤之處，定所難免，企望方正賢達之士，有以正之。余並預祝莘莘學子，能日有所進，月有所獲，榮登金榜，一舉成名。

本書之成承內子曾月嬌女士物色封面設計人選，協助校對工作，倍極辛勞。又永平國中簡正昌老師，精心設計封面，增華本書，均此一併致謝。

謹以此書，獻給仙逝甫百日之

慈母在天之靈

郭松濤 誌於台灣台北地方法院

七十五年九月卅日

本書主要參考書籍及刊物

1. 李模：民法總則之理論與實用

2. 何孝元：民法債編總論

3. 鄭玉波：民法債編總論

4. 劉發鋈：民法債編通則實用

5. 錢國成：民法判決研究、破產法要義

6. 王甲乙

楊建華

鄭健才

三人合著之民事訴訟法新論

7. 楊建華：民事訴訟法實務問題研究

8. 張國健：商事法論

9. 姚瑞光：民法物權論

10. 曹偉修：民事訴訟法釋論上中下三冊。

11. 耿雲卿：強制執行法釋義上下冊

12. 楊與齡：強制執行法論六十五年及七十五年版
13. 吳鶴亭：新強制執行法實用
14. 林昇格：強制執行法理論與實務
15. 莊柏林：強制執行法新論
16. 陳世榮：強制執行法詮解
17. 柴啓宸：強制執行法概論
18. 汪禕成：強制執行法實用
19. 吳光陸：不動產抵押權之理論與實務
20. 最高法院判例要旨上、下冊
21. 最高法院決議錄類編
22. 最高法院裁判選輯
23. 民事法律問題彙編（法務通訊社印行）
24. 民事法律問題研究彙編及二、三輯（司法院印行）
25. 六十八年至七十三年台灣高等法院法律座談會彙編
26. 法學叢刊
27. 法令月刊

強制執行法問題研究 目錄

第一篇 法律論文

1. 對待給付之判決得否爲執行名義·····	一
2. 我對夫妻聯合財產制之修正意見·····	七
3. 談夫妻聯合財產之執行·····	一二
4. 漫談無執行名義債權人之參與分配·····	二三
兼評最高法院六十九年度上字第一九二二及二一〇一號判決·····	二三
5. 無執行名義之債權人於標的物拍賣終結後，始聲明參與分配，如尚有餘額可供分配，執行法院是否仍應依強制執行法第三十四條第三項之規定，通知各債權人，命於三日內爲是否承認聲明人參與分配之回答·····	三三
6. 已裝置於大樓內之電梯，可否單獨做爲動產執行之標的物？·····	三七
7. 物權可否以習慣法創設之·····	四〇
兼論事實上之處分權是否爲習慣法上之物權·····	四〇

8. 試論不動產拍賣公告應否刊登公報或新聞紙

（兼覆楊啓發先生）

四七

9. 執行法院命債權人將拍賣公告刊登公報或新聞紙，債權人不爲辦理，執行法院可否逕予駁回

五二

10. 不動產債權人承受之研討

五六

11. 抵押權人參加投標，於得標後，拒不繳納差額價款，反聲請執行法院除去租賃關係後再行拍賣，其聲請應否准許？

六四

12. 談投標

六七

13. 談違章建築

八六

14. 試論合建房屋契約之法律性質

（兼評最高法院六十五年台上字第九〇一號判決）

一〇〇

15. 返還房屋拆屋還地事件如何強制執行

一一〇

16. 談優先購買權與強制執行

一一八

17. 強制執行之競合

一三八

18. 強制執行法問題研究肆則

（兼評最高法院決議錄及台灣高等法律座談會決議）

一五九

19. 談新修正之民法親屬編.....一八三

20. 修正強制執行法之我見.....一九九

第二篇 問題詳解

1. 因強制執行而需調查債務人財產時，依法可用何種方法行之？（50司律）.....二三三

2. 拍賣動產或不動產，應買人所出之最高價，如低於底價或拍賣最低價格者，執行機關應如何處理？（50司律）.....二二六

3. 投標應繳納保證金者，如開標後發覺出最高價之投標人並未繳納，是否應由出次高價之投標人得標？又若該出最高價之投標人已照納保證金，但未能如期繳足價金時，是否亦由出次高價之投標人得標？試分論之。（50司律）.....二三一

4. 何謂債務人異議之訴？有此種之訴提起時，強制執行可否停止？（50司律）.....二三四

5. 何謂債務人異議之訴？異議之事由為何？對於不備執行名義之執行，是否屬於債務人異議之訴之範圍？（50司律）.....二二六

6. 左列情形如何執行.....二三九

(1) 原告依據「被告於原告交付價金若干時，應將座落某處之土地移轉所有權登記與原告」之確定判決聲請強制執行.....二三九

(2)原告依據「被告應將兩造所生之女某乙交付原告」之和解筆錄，聲請強制執行

。(50司律)……………二三九

7.試述他債權人於何種情形，方能聲明參與分配？(51司律)……………二四一

8.試述就債務人對於第三人金錢債權之執行。(51司律)……………二四七

9.債務人所有不動產於民國五十年八月一日經執行法院實施查封，而債務人於查封

前已將不動產賣與第三人，於同年七月廿五日聲請所有權移轉登記，同年八月三

日移轉登記完畢，試問該第三人得否提起執行異議之訴？(51司律)……………二五二

10.何謂第三人就執行標的物有足以排除強制執行之權利？試舉例說明之。(51司律

……………二五四

11.試述查封不動產之效力。(51司律)……………二五七

12.他債權人得聲明參與分配之情形如何？他債權人參與分配後，又陸續發現債務人

之其他財產時，該他債權人是否復有受分配之權？試分論之。(52司律)……………二六四

13.試述拘提及管收之原因。(52司律)……………二六六

14.設有甲在乙之基地上強行起蓋房屋，乙即時出面阻止，但因無效果而起訴，經第

一審判令甲返還基地。甲收到判決書後，一面將房屋出賣與丙，一面上訴並委丙

為其訴訟代理人。上訴審維持原判決，其判決經確定者，應如何執行？(52司律

- 二六九
15. 試述收取命令、移轉命令、轉給命令之意義及其不同之點。(52司律)..... 二七二
16. 房屋查封前，有第三人並無租賃關係而居住該房屋，於強制執行拍賣後，執行法院應否強制其遷出？(52司律)..... 二七八
17. 債權人之請求權自受確定判決後，重行起算時效，已經完成，債權人仍據確定判決聲請強制執行，執行法院應如何辦理？試說明之。(53司律)..... 二八〇
18. 執行名義成立後，債務人死亡，其繼承人有數人而已分割遺產者，債權人僅對該繼承人中的一人，聲請為全部給付之強制執行，應否准許？試說明之。(53司律)..... 二八二
- 二八二
19. 確認判決、形成判決、夫妻同居之判決，以及外國法院確定判決，是否均得為強制執行？試說明之？(53司律)..... 二八四
20. 就債務人對於第三人之金錢債權為執行時，執行法院依職權發禁止命令後，得更發三種命令，此在強制執行法第一百十五條有明文規定，該三種命令之效果如何？試申論之。(53司律)..... 二八八
21. 債務人有如何情形，執行法院得予拘提管收？試詳言之。(司律)..... 二九二
22. 動員時期應召服役之軍人，於在營服役期間，其家屬賴以維持生活所必需之財產

，經債權人聲請執行，法院對之爲強制執行者，債務人是否得提起異議之訴，抑應聲明異議，試說明之。（54司律）……………二九三

23. 他債權人應如何聲明參與分配？執行法院對此等聲明應如何辦理？試分別說明之。（54司律）……………二九七

24. 試述動產查封之效力。（54司律）……………三三四

25. 試簡述左列各項（54司律）……………三三七

(1) 強制管理

(2) 管收

26. 債權人與債務人所訂拋棄強制執行請求權之特約之效力如何？試詳述之。（55司律）……………三三一

27. 試述擔保人之責任。（55司律）……………三三三

28. 債務人所有之左列財產，可否供爲金錢債權之強制執行？如何予強制執行，其範圍有無限制？（55司律）……………三三六

(1) 債務人因服勞務所獲之薪津

(2) 米糧薪炭

(3) 衣服寢具

(4)當事人之特約不得讓與之金錢債權

(5)墳墓

(6)木匠之斧鋸及其他木工用具

29. 查強制執行法第三十二條規定：「他債權人參與分配者，應於強制執行程序終結前，以書狀聲明之」。何謂強制執行程序終結？試詳述之。(55司律)……………三四〇
30. 動產查封後之保管方法如何？試扼要述之。(55司律)……………三四三
31. 試述對於有價證券之執行方法。(56司律)……………三四六
32. 假扣押假處分之目的有何不同？其執行方法與執行程序有無區別？試分別說明之。(56司律)……………三四八
33. 法院依破產法所為認可和解之裁定，經抗告後，是否仍有執行效力？債權人可以以之為執行名義而聲請強制執行否？試詳言之。(57司律)……………三五一
34. 無執行名義之債權人，對於已開始實施強制執行之債權人財產再聲請強制執行者，執行處應如何處理？試說明之。(57司律)……………三五三
35. 執行名義有幾？試列舉之。(57司律)……………三五六
36. 具有何種法定原因，方得對債務人為管收處分？(57司律)……………三六六
37. 試闡釋強制執行上債務人金錢債權之凍結，並列舉說明執行法院就已凍結之債務

- 人金錢債權所得爲之執行行爲。(58司律)……………二六六
38. 試述依外國法院確定判決爲強制執行之條件。(58司律)……………二六七
39. 試說明強制執行法上拍賣與變賣之區別。(58司律)……………二六八
40. 闡述已查封之不動產之強制管理。(59司律)……………二七一
41. 第三人於強制執行程序中，具有何種原因得對債權人提起異議之訴。(59司律)……………二八三
42. 債務人聲明異議與異議之訴，有何不同？(59司律)……………二八三
43. 強制執行中之拍賣之性質如何？究以何人爲出賣人？(59司律)……………二九一
44. 債權人甲對某無限公司取得金錢交付請求權之執行名義，因該公司財產不多，甲乃請求執行法院查封公司股東乙之不動產，以備拍賣，法院竟予照辦。問乙應依何種程序請求救濟？(60律高)……………二九三
45. 數金錢債權人對同一債務人聲請執行，經法院調查結果，該債務人之財產不足清償全部債務，問法院應如何辦理之。(60律高)……………二九五
46. 設有甲乙夫妻二人，於共同生活購買不動產，俱用妻乙之名義登記，後因甲負債，丙取得執行名義，聲請執行，主張甲乙夫妻財產並未訂立分別財產制契約登記，請求將乙名義所有之財產查封，是否合法？試述所見。(60律高)……………二九九
47. 乙欠甲款未償，經甲訴請法院判決確定命乙清償，甲據以聲請強制執行。執行法

院將乙之A B兩幢房屋查封，進行拍賣，先將A幢房屋拍賣完畢，將賣得價金交付於甲，作為一部清償，復續將B幢房屋拍賣，在尚未拍定之際，甲主張執行法院對A B兩幢房屋所定最低價額均有不當，聲明異議。乙主張甲對其償還請求權在執行開始時即以罹消滅時效，復有第三人丙主張A B兩幢房屋均屬其所有，分別提起異議之訴。問甲之聲明異議，乙、丙分別提起異議之訴，是否均應准許？

(60司特)

四〇三

48. 動產查封後，債務人應如何始得聲請撤銷查封？動產之拍賣，執行法院在如何情形下應預定拍賣物之底價？依如何程序預定其底價？又可否命應買人預納保證金？

其價金可否分開交付？拍定之動產可否緩期交付於拍定人？(60司特)

四〇七

49. 抵押權人甲聲請執行拍賣乙所有之抵押物，因該抵押物在抵押權設定後由乙出租於丙，致賣得價金不足清償甲之債權額時，執行法院應如何辦理？又該抵押物如

由丁拍定，執行法院可否逕解除丙之占有而將該不動產點交於丁？(60司特)

四一一

50. 乙將土地一筆出賣於甲，收清價金而延不辦理所有權之移轉登記，經甲訴請法院判決確定，命乙將該筆土地之所有權辦理移轉登記於甲。問甲能否憑該確定判決

請求法院強制執行，強制乙為移轉登記之行爲？(61律高)

四一七

51. 乙欠甲貨款五千元，延不給付，經甲取得執行名義後請求法院強制執行，正進行

執行，乙之其他債權人依破產法之規定向法院聲請和解以清理乙之一切債務，經法院裁定許可。問此際甲對乙之強制執行程序是否仍得繼續執行？又如該項和解，經債權人會議可決之和解方案為所有乙之債權人之債權額均按六折償還，而甲仍依原執行名義債權額五千元全部請求繼續執行時，乙應依何種程序請求救濟？

（61律高）

四二一

52. 如執行法院將其賣得價金交付債權人後，由所有人訴經確定判決，命買受人返還，買受人於返還後，得否請求債權人返還價金？（61司特）

四二四

53. 依執行名義，債務人應向債權人當面道歉，而債務人不履行時之執行方法，與依執行名義，債務人應將一定內容之悔過書刊載於某報，而債務人不履行時之執行方法，與依執行名義，債務人應將一定內容之悔過書刊載於某報，而債務人不履行時之執行方法有何不同？（61司特）

四二七

54. 假扣押或假處分禁止移轉之財產，如他債權人聲請執行法院就其假扣押或假處分之標的物查封拍賣時，執行法院如何處理？（61司特）

四三〇

55. 強制執行法上關於異議之訴有由債務人提起者，有由第三人提起者，各訴之性質如何？須於何時對何人提起？（62律高）

四三八

56. 債務人對於查封物所為之處分行為究屬於絕對無效，亦屬相對的無效，試論之。