

民法親屬

THE FAMILY LAW

謝瑞智◎著

DR. ZUI-CHI HSIEH



考試研究必備

歷屆高普特考試題

民法親屬

謝 瑞 智 著

文 笙 書 局

謝瑞智

台南縣人，1935年生。日本警察大學本科畢業、日本明治大學法學士、早稻田大學法學碩士、奧國維也納大學法政學博士、律師及公務人員甲等考試及格。

曾任：

中興、東吳暨政治大學教授，中央警官學校編譯處長、研究所所長、教務處長，國立台灣師範大學教授兼公訓系主任、訓導長、日本東京大學、奧國維也納大學客座研究教授，高普特考典試委員，銓敘部政務次長，國家安全會議諮詢委員，國立中央警察大學校長、國民大會代表。

現任：

國立台灣師範大學教授、監察院諮詢委員、中華學術文教基金會董事長、中華國家發展協會秘書長、中華九九畫會理事長、日本研究學會副理事長。

著作：

活用憲法大辭典，憲法新論，中華民國憲法與立國精神，憲法概要，憲政改革，比較憲法，教育法學，法學緒論精義，民法總則，民法親屬，刑法總論，漢書刑法志，晉書刑法志，犯罪與刑事政策，公正的審判，社會學概要，德語入門，德國童話精選，大學實用日語，般若心經的澈悟，憲法新視界，善惡之間，平凡中的睿智…。

民 法 親 屬

著者兼	： 謝	瑞	智
發行人	： 第 17227992 號	帳戶：	謝世維
計劃經銷	： 文 笙 書 局		
總電傳地印地電	話：	(02) 23814280、23810359	
	真：	(02) 23146035	
	址：	台北市忠孝西路一段二三三號	
	刷：	成陽印刷股份有限公司	
	址：	台北縣土城市永豐路195巷9號	
	話：	(02) 2265-1491	

公元 2001 年 1 月增訂四版

定價：新臺幣一八〇元整

著作權所有・翻印必究

THE FAMILY LAW

Fourth (revised) edition, January 2001

BY

DR. ZUI-CHI HSIEH

Professor, National Taiwan Normal University

TAIPEI

序

筆者多年來在大學院校主講法學，其中涉及民事法部分，每從親屬法開始講授，均能激發同學興趣，增進教學效果。此外，經長年之授課經驗，發現以高普特考的試題為主軸，作內容上之分析以撰著講義，確能幫助讀者了解國家考試之方向與實際社會發展之趨勢，把握重點，並加深記憶。因此，乃仿拙著「民法總則」之模式，參考各法學先進之名著，依我國民法親屬編之條文順序，理論與實際互為印證，提綱挈領，簡要分析說明。尤以在每節之後，附載歷屆高普特考及其他親屬法有關問題，讀者果能對照原文精研熟讀，不僅有助於瞭解各類考試之趨勢，確定準備之方向，並可從每節作答之內容把握重點，增強記憶，如此當可以最經濟之人力，達事半功倍之效。

又本書於七十四年二月初版問世，其後民法親屬編斷斷續續修正，筆者乃對照新修正條文重予整理，增刪修改。書後並附最新親屬法全文，俾便讀者對照本書內容，以為深入研究之參考。

民國九十年元月

謹識

凡 例

公 25	公證法第 25 條
戶 18 II	戶籍法第 18 條第 2 項
司釋 18	司法院大法官會議釋字第 18 號解釋
民 1062 I	民法第 1062 條第 1 項
民訴 307	民事訴訟法第 307 條
刑 351	刑法第 351 條
刑訴 180	刑事訴訟法第 180 條
姓五 I 1	姓名條例第 5 條第 1 項第 1 款
22.上 3674	22.年上字第 3674 號判例
41.85.高	民國 41.年 85.年高等考試試題

民法親屬 目 錄 謝瑞智 博士著

序

凡例

第一章 親屬概說1

第一節 親屬法概說.....3

一、親屬法與民法總則（3）

二、親屬法是民法中的一部分（3）

三、親屬法的特質（4）

第二節 親屬之意義與分類5

一、意義（5）

二、親屬之分類（5）

第三節 親系與輩分7

一、意義（7）

二、親系之分類（7）

三、輩份（8）

第四節 親等9

一、意義（9）

二、血親親等之計算（9）

三、姻親親等之計算（9）

第五節 親屬關係之發生與消滅10

一、血親關係（10）

二、姻親關係（11）

第六節 親屬關係之效力14

第二章 婚姻17

第一節 婚約19

2 民法親屬

一、意義 (19)	
二、婚約之方式 (19)	
三、婚約之要件 (19)	
四、婚約之無效與撤銷 (20)	
五、婚約之效力 (21)	
六、婚約之解除 (22)	
第二節 婚姻概說	25
一、婚姻之意義 (25)	
二、現代婚姻之特質 (25)	
第三節 結婚之要件	26
一、實質要件 (28)	
二、形式要件 (31)	
第四節 結婚之無效及撤銷	32
一、結婚之無效 (32)	
二、結婚之撤銷 (33)	
三、結婚無效及撤銷之損害賠償 (35)	
第五節 婚姻之普通效力	37
一、夫妻地位之立法主義 (37)	
二、婚姻之效力 (37)	
第六節 夫妻財產制	41
一、概說 (41)	
二、夫妻財產制之決定 (41)	
三、夫妻財產制之種類 (42)	
四、原有財產與特有財產 (43)	
第七節 法定財產制	44
一、通常法定財產制 (聯合財產制) (44)	
二、非常法定財產制 (50)	
第八節 約定財產制	52

一、共同財產制 (52)	
二、分別財產制 (55)	
第九節 離婚概說	56
一、意義 (56)	
二、離婚與婚姻撤銷 (56)	
第十節 兩願離婚	57
一、意義 (57)	
二、兩願離婚之要件 (57)	
三、兩願離婚之無效及撤銷 (58)	
第十一節 裁判離婚	59
一、意義 (59)	
二、裁判離婚之原因 (60)	
三、離婚之訴 (64)	
四、離婚請求權之消滅 (65)	
第十二節 離婚之效力	67
一、離婚效力之發生 (67)	
二、身分上之效力 (67)	
三、子女之監護 (68)	
四、財產上之效力 (70)	
第三章 父母子女	73
第一節 親子關係概說	75
一、一般概念 (75)	
二、親子關係之種類 (75)	
第二節 子女之姓氏及住所	76
一、子女之姓氏 (76)	
二、子女之住所 (77)	
第三節 婚生子女	78
一、意義 (78)	

4 民法親屬

二、受胎期間之推定 (78)	
三、婚生子女之推定 (79)	
四、婚生子女之否認 (80)	
第四節 非婚生子女	82
一、意義 (82)	
二、非婚生子女取得法律上身分關係 (83)	
第五節 認領	84
一、意義 (84)	
二、任意認領 (85)	
三、強制認領 (87)	
四、認領之效力 (89)	
第六節 非婚生子女之準正	90
一、準正之意義 (90)	
二、準正之要件 (90)	
三、準正之效力 (91)	
第七節 收養之意義與要件	91
一、收養之意義 (91)	
二、收養之要件 (91)	
第八節 收養之無效及撤銷	94
一、收養之無效 (94)	
二、收養之撤銷 (95)	
第九節 收養之效力	97
一、親子關係上之效力 (97)	
二、親屬關係上之效力 (97)	
三、家屬關係上之效力 (98)	
第十節 收養關係之終止	98
一、收養終止之原因 (98)	
二、收養終止之效力 (101)	

第十一節 父母對子女權利義務概說102

- 一、意義 (102)
- 二、行使親權之父母 (103)
- 三、服從親權之子女 (104)

第十二節 親權之內容105

- 一、子女對父母之義務 (105)
- 二、父母對子女身體上之權利義務 (106)
- 三、父母對子女財產上之權利義務 (108)

第十三節 親權行使之方法109

- 一、共同行使或負擔為原則 (109)
- 二、由父或母單獨行使 (109)

第十四節 親權之消滅110

- 一、親權消滅之原因 (110)
- 二、親權消滅之效力 (112)

第四章 監護113

第一節 監護之概說115

- 一、意義 (115)
- 二、監護與親權之區別 (115)

第二節 監護開始之事由116

- 一、未成年人之監護 (117)
- 二、禁治產人之監護 (117)

第三節 監護人之選任及類別118

- 一、未成年人之監護人 (118)
- 二、禁治產人之監護人 (120)
- 三、未成年人與禁治產人選任監護人順序之差異 (121)

第四節 監護人之資格辭職與撤退122

- 一、監護人之資格 (122)
- 二、監護人之辭職 (122)

三、監護人之撤退 (122)	
第五節 監護事務	123
一、未成年人之監護 (123)	
二、禁治產人之監護 (126)	
三、與未成年人同居之祖父母為監護人時之特例 (126)	
第六節 監護關係之終止	127
一、終止之原因 (127)	
二、終止之效果 (127)	
第五章 扶養	129
第一節 扶養之意義、範圍及順序	131
一、扶養之意義 (131)	
二、扶養之範圍 (131)	
三、扶養之順序 (133)	
第二節 扶養之要件、程度及方法與扶養義務之消滅	135
一、扶養之要件 (135)	
二、扶養之程度 (136)	
三、扶養之方法 (137)	
四、扶養程度及方法之變更 (137)	
五、父母對未成年子女之扶養義務 (137)	
六、扶養義務之消滅 (138)	
第六章 家	139
第一節 家之意義	141
一、家為團體 (141)	
二、家為親屬團體 (141)	
三、家以經營永久共同生活為目的而同居之親屬團體 (141)	
第二節 家之組織	141
一、家長 (141)	
二、家屬 (142)	

第三節 家長及家屬之權利義務	143
一、家長之權利 (143)	
二、家長之義務 (144)	
三、家屬之權利 (144)	
四、家屬之義務 (145)	
第七章 親屬會議	147
第一節 親屬會議之意義	149
一、親屬會議為保護特定親屬之權關 (149)	
二、親屬會議為合議機關 (149)	
三、親屬會議為臨時機關 (149)	
四、親屬會議並非法人 (149)	
第二節 親屬會議之組織	149
一、親屬會議之召集權人 (149)	
二、會員之人數 (150)	
三、會員之產生 (150)	
四、會員之資格與辭職 (151)	
第三節 親屬會議之權限	152
一、關於親權之權限 (152)	
二、關於監護之權限 (152)	
三、關於無人承認繼承之遺產之權限 (153)	
四、關於繼承及遺囑之權限 (153)	
五、其他權限 (153)	
第四節 親屬會議之開會與決議	154
一、開會 (154)	
二、決議 (154)	
三、由法院處理 (154)	
附錄一 民法親屬編	157
附錄二 民法親屬編施行法	177

名詞索引	181
------------	-----

本書主要參考文獻	186
----------------	-----

本書作者著作目錄	
----------	--

第一章

親屬概說

血族之權利，係任何民法也無法破壞者。

Jura sanguinis nullo jure civili dirimi possunt.

親權基於愛，而非存於暴虐。

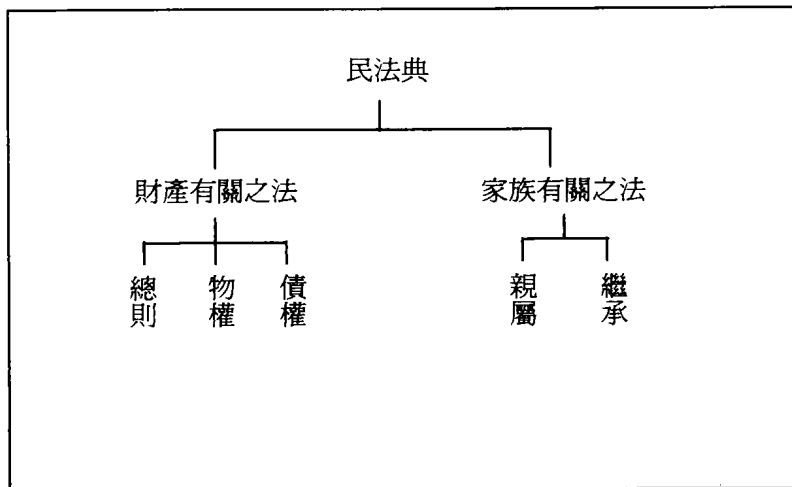
Patria potestas in pietate debet, non in atrocitate consistere.

第一節 親屬法概說

一、親屬法與民法總則

有謂將民法總則視為民法整體之通則，或只能作為財產法之通則，並不能適用於家族有關之法律等不同說法。從民法總則之內容言，總則規範之範圍中，有關私權之原則、解釋之基準、住所、失蹤、物、期間等得適用於親屬繼承之規定，而法律行為、代理、時效等，則較適用於財產有關之法律，如物權與債權。至於法人則較欠缺總則之原意，因此有必要依各編規定之性質，以為判斷是否適用總則之規定較為妥適。

親屬法在民法典中之構成



二、親屬法是民法中的一部分

民法的條文共有一千二百二十五條，乃是我國法律中堪稱