

最高法院 104 年度第 3 次民事庭會議決議

【公布日期】104 年 3 月 6 日

【發文字號】台資字第 1040000157 號

【主 旨】最高法院民國 104 年 2 月 3 日 104 年度第 3 次民事庭會議決議不再援用民事判例 4 則、改列適用法條 5 則

【不再援用民事判例 4 則】

一、46 年台上字第 1295 號

判例要旨

上訴人前就乃父所遺系爭各項不動產謂有 1/4 繼承權，對被上訴人訴求照額分割，在上訴第二審中既經當庭為分割之和解已告成立，依民事訴訟法第 380 條第 1 項，該和解即與確定判決有同一之效力，乃和解後更就同一當事人，同一法律關係，求為確認共有權屬己，按諸同法第 399 條之規定，顯難謂合。蓋前後兩訴雖有分割、確認名稱上之不同，而兩者之內容既可以代用，仍不能不受該條項所定一事不再理之限制。

相關法條：民事訴訟法第 380 條、第 400 條。

不再援用理由：本則判例要旨與內容不符。

二、43 年台聲字第 41 號

判例要旨

離婚之訴，固應依民事訴訟法第 564 條第 1 項、第 2 項定其管轄，惟聲請人主張其夫某甲係入贅聲請人之家，依民法第 1002 條關於贅夫以妻之住所為住所之規定，聲請人儘可向自己現在住所地之管轄法院提起此項訴訟，自無民事訴訟法第 23 條第 1 項所定指定管轄之原因存在，乃遽向本院聲請指定管轄，顯難准許。

相關法條：民法第 1002 條。

民事訴訟法第 23 條、第 568 條。

不再援用理由：本則判例要旨與家事事件法第 52 條規定不符，且民法已無關於招贅婚之規定。

三、63 年台上字第 1863 號

判例要旨

訴訟由被告住所地之法院管轄，為民事訴訟法第 1 條第 1 項所明定，雖同法第 18 條規定，因遺產之繼承涉訟者，得由繼承開始時被繼承人住所地之法院管轄，此乃當事人就前者之普通審判籍與後者之特別審判籍（非專屬管轄）有選擇其一起訴之權而已。依同法第 22 條規定，被上訴人選擇上訴人住所地之地方法院起訴，尚無不合。

相關法條：民事訴訟法第 1 條、第 18 條、第 22 條。

不再援用理由：家事事件法第 70 條已另有規定。

四、77 年台抗字第 124 號

判例要旨

關於婚姻事件，有定暫時狀態之必要者，法院得依聲請，命扶養或監護子女或為其他假處分，民事訴訟法第 579 條定有明文。是故在婚姻事件程序，如夫妻間就子女之監護已生爭執，法院非不得依聲請斟酌子女之利益，命夫或妻於訴訟繫屬中暫行監護該子女。原法院徒以兩造所生之子現由相對人監護中，即謂再抗告人聲請由其監護，已超出假處分之範圍，依上說明，已有可議。且假處分非屬確定私權之訴訟程序，故假處分聲請人之本案請求，是否確實存在，非假處分程序所應審究，原法院以判決離婚者，關於子女之監護，原則上由夫任之，因認再抗告人聲請由其監護，不應准許，亦難謂當。

相關法條：民事訴訟法第 579 條。

不再援用理由：民法第 1051 條業經刪除，其中所定關於子女之監護，由夫任之，已失其效力。

判例要旨中關於定子女扶養及監護之定暫時狀態假處分，於家事事件法公布施行後，已改為暫時處分（家事事件法第 85 條以下）。

【改列適用法條 5 則】

一、43 年台上字第 1180 號

判例要旨

非婚生子女除經生父認領或視同認領外，與其生父在法律上不生父子關係，不得提起確認父子關係成立之訴。

相關法條：民法第 1065 條。

民事訴訟法第 591 條。

決 議：本則判例改列於民法第 1065 條，家事事件法第 3 條、第 67 條。

二、70 年台上字第 637 號

判例要旨

在第二審為訴之變更追加，非經他造同意，不得為之，固為民事訴訟法第 446 條第 1 項所明定。惟離婚之訴，得於第二審言詞辯論終結前為變更追加，同法第 572 條第 1 項，亦定有明文。此為對於第 446 條第 1 項之特別規定。當事人就此項訴訟為訴之變更、追加，自無須經他造之同意。本件上訴人在第一審固僅本於民法第 1052 條第 5 款之原因訴請離婚，但嗣在第二審言詞辯論終結前，既追加主張被上訴人虐待上訴人之母，致不堪為共同生活，亦構成同條第 4 款離婚原因云云，依上說明，原審要應就此一併審究，乃徒因被上訴人之反對而置之不問，尚難謂合。

相關法條：民事訴訟法第 446 條、第 572 條。

決 議：本則判例改列於民事訴訟法第 446 條，家事事件法第 41 條。

三、86 年台上字第 1908 號

判例要旨

因認領而發生婚生子女之效力，須被認領人與認領人間具有真實之血緣關係，否則其認領為無效，此時利害關係人均得提起認領無效之訴。又由第三人提起認領無效之訴者，如認領當事人之一方死亡時，僅以其他一方為被告即為已足。

相關法條：民法第 1065 條。

民事訴訟法第 589 條、第 596 條。

決 議：本則判例改列於民法第 1065 條，家事事件法第 3 條、第 39 條、第 67 條。

四、86 年台上字第 3207 號

判例要旨

民事訴訟法第 640 條第 2 項所謂因宣告死亡取得財產者，係指以宣告死亡為原因，而直接取得失蹤人所有財產之人而言，如其繼承人、受遺贈人及死因契約之受贈人等是。

相關法條：民事訴訟法第 640 條。

決 議：本則判例改列於家事事件法第 163 條。

五、49 年台聲字第 92 號

判例要旨

妾與男方原無夫妻關係，其提起確認同居義務不存在之訴，自與夫妻同居之訴有別，即不適用關於專屬管轄之規定。

相關法條：民事訴訟法第 568 條。

決 議：本則判例改列於家事事件法第 98 條。

【高點法律專班】

版權所有，重製必究！