

經濟部所屬事業機構 111 年新進職員甄試試題

類別：法務

節次：第三節

科目：1. 民法 2. 民事訴訟法

注意事項

1. 本試題共 2 頁(A4 紙 1 張)。
2. 禁止使用電子計算器。
3. 本試題分 6 大題，每題配分於題目後標明，共 100 分。須用黑色或藍色原子筆或鋼筆在答案卷指定範圍內作答，不提供額外之答案卷，作答時須詳列解答過程，於本試題或其他紙張作答者不予計分。
4. 本試題採雙面印刷，請注意正、背面試題。
5. 考試結束前離場者，試題須隨答案卷繳回，俟本節考試結束後，始得至原試場或適當處所索取。
6. 考試時間：120 分鐘。

一、請附理由回答下列問題：(2 題，共 15 分)

(一)甲繼承其父於日據時期已登記之土地(下稱系爭土地)，惟該地因成為河川遭塗銷登記。嗣系爭土地於臺灣光復後土地浮覆，原所有權人甲未依我國法令辦理土地總登記，國家遂將系爭土地登記為國有。嗣甲依民法第 767 條第 1 項規定請求國家塗銷國有地登記。試以肯、否兩說分別論述該請求有無消滅時效之適用，並以最高法院大法庭民事裁定作結。(10 分)

(二)甲將價值新臺幣(下同)1000 萬元之 A 地設定普通抵押權予乙，用以擔保其向乙借款 300 萬元，另與乙訂定流抵約款：「約定甲於債權已屆清償期而未為清償時，A 地所有權移轉於乙」。嗣借款期限屆至，甲仍未清償借款，乙旋即向甲表示行使流抵約款權利。

(1)乙是否不待所有權移轉登記即取得 A 地所有權？(3 分)

(2)若乙無資力給付 700 萬元予甲以盡其清算義務，請說明乙得否改依民法第 873 條規定聲請拍賣 A 地受償？(2 分)

二、甲與 X 女發生一夜情而有一子丙，且甲對丙有撫育之事實，嗣甲另與乙女結婚，未約定夫妻財產制，甲婚後以薪資所得購買 A 屋及 B 屋，且將價值新臺幣(下同)600 萬元之 A 屋贈與乙，並辦妥 A 屋所有權移轉登記。惟甲乙婚後爭執不斷，甲自知自己體弱多病，恐時日無多，甲為減少自己死後乙得請求剩餘財產之分配，將價值 1000 萬元之 B 屋贈與丙，並辦妥 B 屋所有權移轉登記，3 年後甲死亡，甲遺有現金 1100 萬元。經查，甲生前曾於丙成年時贈與 150 萬元助其獨立生活，並於丙結婚時贈與其 50 萬元現金；另乙有婚前財產 C 屋及婚後薪資所得 200 萬元，乙婚後為裝修 C 屋而負債 100 萬元。(2 題，每題 10 分，共 20 分)

(一)甲乙間之剩餘財產應如何分配？(請以學說、實務見解分別論述，並以實務見解作結)

(二)甲之遺產如何分配？(請以學說、實務見解分別論述，並以實務見解作結)

三、乙為甲僱用之貨車司機，某日，乙駕駛小貨車載送煤灰運至煤灰去化廠，惟乙送貨時因疲勞駕駛不慎撞到對向駕駛賓士之丙，致丙頭部受傷且其所有之賓士受損。請附理由回答下列問題：(3 題，共 15 分)

(一)若丙對乙之侵權行為損害賠償請求權已罹於時效，惟乙並未向丙主張時效抗辯，若丙對甲之侵權行為損害賠償請求權未罹於時效，則依司法實務見解，丙向甲請求侵權行為損害賠償，甲拒絕給付是否有理由？(7 分)

(二)若丙為丁公司所僱用之名廚，因丙車禍無法工作，致丁公司受有新臺幣(下同)5 萬元營業損失，丁公司向乙請求無法營業損失 5 萬元是否有理由？(4 分)

(三)丙於車禍發生 10 年後發現有耳鳴之現象，經醫院認定係乙當年撞擊所致之後遺症，丙向乙請求其所支出之後遺症醫療費用 20 萬元是否有理由？(4 分)

四、甲於 111 年 1 月 1 日因資金周轉需求，向乙借款新臺幣(下同)100 萬元，約定於 111 年 2 月 1 日返還借款。惟期限屆至時，甲仍未返還借款，乙遂向法院提起訴訟，請求甲返還借款 100 萬元。經一審法院審理後，判決甲應返還 50 萬元予乙，並駁回乙其餘請求。甲就一審敗訴部分未提上訴，惟乙就其敗訴部分全部提起二審上訴。嗣於二審繫屬中經雙方同意移付調解，並調解成立條件如下：(1)甲以另外對乙的貨款債權 40 萬元中之 10 萬元主張抵銷；(2)乙免除甲 10 萬元借款，惟其餘 30 萬元須由參加調解之第三人丙擔任連帶保證人。請附理由回答下列問題：(3 題，共 20 分)

(一)若二審調解條件全部成立後，甲得否向乙另行起訴請求給付調解條件(1)所主張全部貨款 40 萬元？(5 分)

(二)若二審調解條件全部成立後，丙拒不付款，乙得否向丙另行起訴，請求確認丙為甲之連帶保證人(5 分)？乙得否據調解成立結果向執行法院對丙聲請強制執行(5 分)？

(三)若二審調解條件全部成立後，乙得否向甲另行起訴請求返還原於調解條件(2)所免除之 10 萬元借款債務？法院應如何裁判？(5 分)

五、請附理由回答下列問題：(3 題，共 15 分)

(一)甲主張乙無權占用其所有之 A 地，遂起訴請求乙返還無權占用 A 地所獲相當於租金新臺幣(下同)100 萬元之不當得利，針對乙占用甲之 A 地是否有法律上原因，應由何人負舉證責任？(5 分)

(二)甲向乙借款 100 萬元並簽發本票一紙予乙，若甲主張本票係偽造，應由何人對票據真正負舉證責任？若甲主張簽發本票予乙，係清償賭債，爰提起確認本票債權不存在之訴，則應由何人就借款債權存在與否負舉證責任？(6 分)

(三)承攬人甲因遲延完工遭計罰 10 萬元逾期違約金並扣留工程款，惟甲抗辯該遲延係因連續地震所致，甲遂起訴主張乙之前揭違約金債權不存在，針對甲遲延完工是否可歸責於己，應由何人負舉證責任？(4 分)

六、邇來新冠病毒疫情肆虐，黑心藥品公司乙藉機謀取暴利遂研發一款名為 HellVision 之藥品，用以治療新冠病毒。經查，許多民眾服用後，不但無法治療新冠病毒，反引發頭痛、腹瀉等副作用。民眾 X1~X25 將委託 A 公益團體向乙公司提起不作為訴訟，請求法院命乙不得繼續生產及販賣特定型號之藥品。請附理由回答下列問題：(3 題，每題 5 分，共 15 分)

(一)若 A 公益團體所提起不作為訴訟經法院判決敗訴確定，則另一公益團體丙是否得以同一原因事實向乙提起不作為訴訟？

(二)若民眾 X1 依民法第 184 條第 1 項規定，另行起訴請求乙負侵權行為損害賠償責任，該訴訟是否合法？

(三)若 A 公益團體提出不作為訴訟經主管機關許可，於訴訟中，A 公益團體可否撤回訴訟？