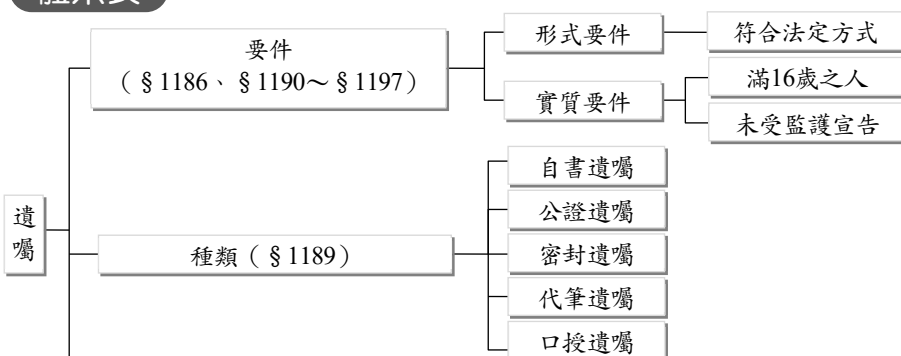


## 第二章

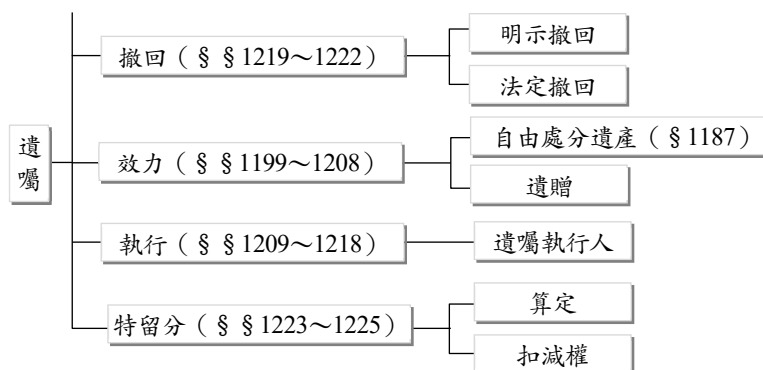
# “遺囑與特留分”

前面講完了繼承開始時通常的遺產分配程序要怎麼走，但被繼承人對於自己的財產一定有如何分配的想法，這樣的意願應該要受到尊重，因此民法允許被繼承人（aka遺囑人）得撰寫「遺囑」來決定自己的遺產怎麼分配。但遺囑人已經死亡，舉證不易而難以確認其真意，故法律要求遺囑需要符合法定方式來確保遺囑人真意<sup>1</sup>。此外，為保障繼承人不會因為遺囑人自由處分遺產而落得一場空，民法也規定「特留分制度」，確保繼承人能取得遺囑人一定遺產<sup>2</sup>。

體系表



- 1 林秀雄，繼承法講義，頁231，2024年9月，九版；戴炎輝、戴東雄、戴瑀如，繼承法，頁239-240，2021年10月，初版；陳棋炎、黃宗樂、郭振恭，民法繼承新論，頁249-250，2022年9月，十二版。
- 2 林秀雄，繼承法講義，頁326-327，2024年9月，九版；戴炎輝、戴東雄、戴瑀如，繼承法，頁288-291，2021年10月，初版；陳棋炎、黃宗樂、郭振恭，民法繼承新論，頁386-387，2022年9月，十二版。



【圖5-1】遺囑體系圖

### 考向提點

我們來到繼承編的最後一個章節，考點相對於前面的親屬繼承來說沒那麼多。主要的爭點為「遺囑的要件」、「遺囑的撤回」、「特留分扣減」、「死因贈與」。基本上也考一輪了，但畢竟近期還是有一些新的實務判決出現，考試委員再拿出來回味一下也不無可能。遺囑的題目常出在「遺產分配」題型中，必須要先在**第二步驟**判斷遺囑是否有效或被撤回，若有效，再於**第三步驟**判斷遺囑人自由處分遺產之行為是否違反或侵害特留分。近期特留分的實務判決可謂是如雨後春筍般出現，實務上多已趨於一致的見解，大家要特別留意相關的考題！



## 精華焦點

## 壹、遺囑的要件：

|      | 要件                                                                                                                                                                                        |
|------|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 實質要件 | 遺囑能力 <sup>3</sup><br>1.滿16歲之人（未成年人無需法定代理人允許）。<br>2.未受監護宣告                                                                                                                                 |
| 形式要件 | 自書遺囑（§ 1190）<br>1.自書遺囑全文。<br>2.記名年月日＋親自簽名 <sup>4</sup> 。<br>3.有增減塗改→應註明＋簽名。                                                                                                               |
|      | 公證遺囑（§ 1191）<br>1.遺囑人指定兩人以上適格見證人。<br>2.於公證人前口述遺囑要旨。<br>3.公證人筆記、宣讀、講解，經遺囑人認可。<br>4.記名年月日＋公證人、見證人、遺囑人簽名。<br>→記明後遺囑人不能簽名，公證人記明事由後得按指印<br>若遺囑未具備公證遺囑之方式，但具有代筆遺囑之方式，得轉換為代筆遺囑而有效 <sup>5</sup> 。 |
|      | 密封遺囑（§ 1192） <sup>6</sup><br>1.遺囑上簽名後密封＋於騎縫處簽名。<br>2.指定兩人以上適格見證人於公證人前陳述為自己之遺囑<br>→非本人自寫，需陳述繕寫人姓名、住所。                                                                                      |

3 是否有遺囑能力，應以遺囑作成時為準。參林秀雄，繼承法講義，頁227-228，2024年9月，九版；戴炎輝、戴東雄、戴瑀如，繼承法，頁242-243，2021年10月，初版；陳棋炎、黃宗樂、郭振恭，民法繼承新論，頁257-258，2022年9月，十二版。

4 通說認為遺囑要式性是特別規定，排除第3條適用，故遺囑不得以蓋章代替簽名，僅有在法律明文下才可以指印代替簽名。參臺灣高等法院113年度重家上字第105號民事判決。

5 林秀雄，繼承法講義，頁242，2024年9月，九版。

6 密封遺囑的遺囑人總共要簽名3次。

|      | 要 件                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                       |
|------|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 形式要件 | 3.公證人記名提出年月日及遺囑人陳述。<br>4.遺囑人、公證人、見證人 <b>簽名</b> 。<br>→若遺囑未具備密封遺囑之方式，但具有自書遺囑之方式，得轉換為自書遺囑而有效。（§ 1193）                                                                                                                                                                                                                                        |
|      | <b>代筆遺囑（§ 1194）</b><br>1.遺囑人指定三人以上之適格見證人。<br>2.遺囑人口述遺囑意旨。<br>3.見證人中之一人筆記、宣讀、講解，經遺囑人認可。<br>4.記明年月日、代筆人姓名+見證人全體及遺囑人簽名<br>→遺囑人不能簽名者，應按指印。                                                                                                                                                                                                    |
|      | <b>口授遺囑（§ 1195）</b><br>1.遺囑人因生命危急或其他特殊情形，不能依其他方式為遺囑。<br>2.遺囑人指定二人以上適格見證人：<br>➢筆記口授遺囑：<br>(1)口授遺囑要旨。<br>(2)由見證人一人將意旨據實作成筆記。<br>(3)記名年月日+見證人全體簽名。<br>➢錄音口授遺囑：<br>(1)口述遺囑意旨、遺囑人姓名及年月日。<br>(2)見證人全體口述遺囑之為真正及見證人姓名。<br>(3)全部予以錄音+將錄音帶密封。<br>(4)記名年月日+在封縫處簽名。<br>3.死亡後三個月內提經親屬會議認定（§ 1197）<br>→如有異議，聲請法院判定。<br>4. § 1196：自遺囑人得為其他遺囑三個月後，口授遺囑失效。 |

【圖5-2】遺囑種類及要件整理

## ● 爭點補給站

## 爭點 受輔助宣告之人為遺囑是否須經輔助人同意？

倘已滿16歲，未受監護宣告之人，即具有遺囑能力。惟依第15條之2，受輔助宣告之人所為之遺囑，是否須經輔助人同意始生效？

## (一) 否定說（部分實務、三人合著）：

輔助制度在於保障受輔助宣告之人之權利、尊重自己之決定權，宜解為受輔助宣告人只要有意思能力，亦得單獨為遺囑<sup>7</sup>。限制行為能力人之規定較受輔助宣告人嚴格，第1186條第2項既放寬部分限制行為能力人得單獨為遺囑，舉重以明輕，受輔助人無須經輔助人同意即得為遺囑。

## △臺灣高等法院111年度重家上字第122號判決

【受輔助宣告之人得單獨為遺囑，無須經輔助人同意】

按受輔助宣告之人為遺產分割、遺贈、拋棄繼承權或其他相關權利，應經輔助人同意，民法第15條之2第1項第6款定有明文，且受輔助宣告之人仍有行為能力，是受輔助宣告之人只有在為民法第15條之2所規定之各款行為時方須得輔助人同意，依該條各款規定，不包括立遺囑之行為，參以本條款的立法理由中就「其他相關權利」，係指與繼承相關之其他權利，例如受遺贈權、繼承回復請求權及遺贈財產之扣減權等，並無提到「遺囑行為」。且依民法第1186條第2項前段規定，滿16歲之限制行為能力人亦得為遺囑，比較民法第77條至第81條規定，可知立法者對限制行為能力人為法律行為之限制，遠較受輔助宣告之人嚴格，依舉重以明輕之法理，更無限制受輔助宣告人立遺囑之理，是受輔助宣告之人只要年滿16歲，毋需輔助人同意即得為遺囑。

## (二) 肯定說（部分實務）：

雖然受輔助人為遺囑本身並沒有規範在第15條之2的範圍內，但遺囑內容通常涉及重大財產行為，還是要經輔助人同意始得為之。

7 陳棋炎、黃宗樂、郭振恭，民法繼承新論，頁256，2022年9月，十二版。