

國立臺灣大學法學叢書 220

# 契約錯誤法則之基本理論

—契約法之現代化IV

陳自強 著

  
新學林

國立臺灣大學法學叢書 220

# 契約錯誤法則之基本理論

—契約法之現代化IV—

陳自強 著

新學林出版股份有限公司

國家圖書館出版品預行編目資料

契約錯誤法則之基本理論／陳自強著． — 一版．  
— 臺北市：新學林，2015.09

面；公分． — （國立臺灣大學法學叢書；220）

ISBN 978-986-295-486-7（平裝）

1. 契約

584.31

104018239

## 契約錯誤法則之基本理論

作者：陳自強

出版者：陳自強

總經理：新學林出版股份有限公司

地址：10670 台北市大安區和平東路二段 339 號 9 樓

電話：(02) 2700-1808 傳真：(02) 2705-9080

網址：<http://www.sharing.com.tw/>

出版日期：2015 年 9 月 一版一刷

郵撥帳號：19889774 新學林出版股份有限公司

購書未滿 1000 元加收郵資 50 元

定價：500 元

ISBN 978-986-295-486-7

本書如有缺頁、破損、倒裝，請寄回更換

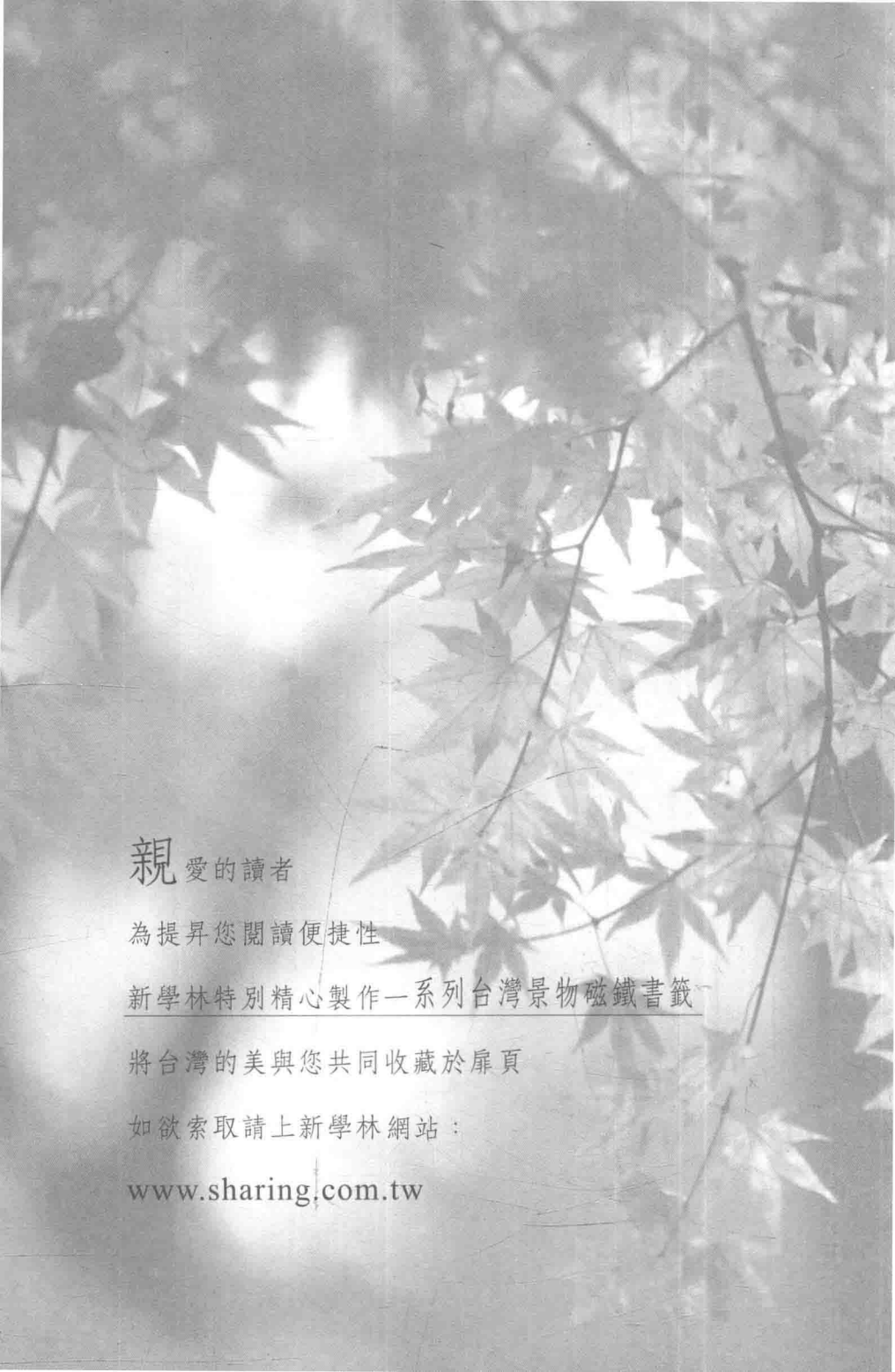
門市地址：10670 台北市大安區和平東路二段 339 號 9 樓

團購專線：(02) 2700-1808 分機 18

讀者服務：[law@sharing.com.tw](mailto:law@sharing.com.tw)

電子商務：<http://www.sharing.com.tw/>

本書獲國立臺灣大學 104 年度邁向頂尖大學學術領域全面提升計畫補助出版



親愛的讀者

為提昇您閱讀便捷性

新學林特別精心製作一系列台灣景物磁鐵書籤

將台灣的美與您共同收藏於扉頁

如欲索取請上新學林網站：

[www.sharing.com.tw](http://www.sharing.com.tw)

致學如耕  
涵泳歲稔

致學如辛勤耕耘，必歡盈沉浸於歲收穀物時。

## 自序

我國民法總則意思表示錯誤的規定雖大致為德國民法的繼受，但立法者在若干關鍵之處，自行其道，別出心裁。精通日本民法的學者又將日本民法學說引進我國，使我國民法錯誤理論呈現與德國錯誤理論不完全相同的面貌。日本民法錯誤的規定雖也受到德國民法第一草案的影響，但終究與我國民法規定，不僅繁簡程度有別，規範模式也天差地別，以日本學說詮釋我國錯誤規定，難以悉中肯綮，對症下藥。

為解開對我國錯誤規定解釋與適用上的疑惑，更精確掌握法律條文的原意，不辜負立法者繼受德國民法的初衷，並貫徹法律價值判斷，我在1994年政大法學評論第52期發表「意思表示錯誤之基本問題」。該文為個人關於契約錯誤法則研究的初步成果，也是1993年回國濼竿國立政治大學法律系教席的處女作。半年後，我在政大法學評論第53期發表「論計算錯誤」。時隔十餘年，在執行臺灣大學法律學院工程與法律頂尖計畫期間，以錯誤基本理論及計算錯誤的理解為基礎，結合工程採購投標錯誤問題，2008年10月在政大法學評論第105期發表「政府採購中之計算錯誤」。以上三篇論文篇幅合計雖逾十萬字，大有成書的態勢，但畢竟仍徘徊游移在以德國意思表示錯誤理論為骨幹的世界，並未真正從比較法觀點及國際發展的動向眺望未來。倘就此終結錯誤法則研究的旅程，不只是美中不足，更是愧對學術良心。

2013年「不完全給付與物之瑕疵」系列研究告一個段落後，我試圖跳脫單純德國學說的繼受，著手依循自己在「債務不履行方法論之再出發」勾勒出來的研究方法，先從法律史觀

點觀察羅馬法以來到 20 世紀前半歐洲錯誤法則之發展脈絡軌跡，再探究幾個比較法研究上重要國家錯誤法則之異同，尋覓可能的共識，復從契約法現代化觀點觀察兩個影響我國民法至深且鉅的瑞士及日本錯誤規定修正之最新動向。最後，基於德國法、法律史與比較法考察的心得，再訪我國學說及實務見解，考察我國錯誤法則是否與國際間共識不謀而合，或因抱殘守缺而使我國錯誤法則與國際發展之大勢所趨漸行漸遠。

本人關於錯誤的研究，連同 2014 年赴日本京都大學進修前完成的「和解之錯誤」，合計 8 篇。因「和解之錯誤」乃以和解、計算錯誤等研究為基礎，遂在 2014 年底與在 1999 年完成的「民法上和解之效力」論文，集結成冊為「和解與計算錯誤」一書。其餘五篇恰屬於錯誤法則的基本理論，雖各自成篇，各有其重點，但首尾相接，分攻合擊，合而為錯誤法則完整的論述。

無可諱言，本書第一章參考德國民法學說對我國現行法規定的詮釋，完成至今匆匆已二十年，白雲蒼狗，從少年時言必稱德國，到現在高舉契約法整合的大纛，昨是今非，所在多有，尤其在經過法律史及比較法研究的洗禮後，益發覺得德國及直接或間接受德國學說影響的我國傳統見解，並非堅若磐石，無懈可擊。然而，如果按最新的研究成果修改第一章，德國正統錯誤理論反而無跡可尋，諱而不彰，因而，本書僅作最低限度的增刪修訂，個人最新的見解則留待於本書第五章「我國民法契約錯誤法則之現代化」鋪陳敷衍。

本書第四章關於日本債權法改正錯誤規定介紹部分，多參考京都大學法學部山本敬三教授的大作。2014 年在京都大學法學院進修期間，山本教授不僅擔任我的受入教員提供各方面協助，更就日本錯誤理論之發展及債權法改正之現況惠賜珍貴

資料及寶貴意見。當時因台灣相關資料取得不易，而無法在京都大學就台灣民法錯誤理論之發展與京都大學的教授進行學術交流報告，深感遺憾，本書第五章也算是彌補此項缺憾之作。對山本教授的協助及關於意思表示錯誤理論的啟發，謹表由衷謝意與敬意。

本書關於法律史及比較法部分，主要完成於赴京都大學進修之前。寫作當時僅聞其名，而無法在台灣直接閱讀的重要參考文獻，在京都大學法學部圖書館多可覓得其芳蹤，得見其廬山真面目。個人雖試圖盡可能收集並參考相關文獻，補缺罅漏，改正錯誤，但囿於時間及能力，仍無法盡取為己用。無論如何，若無京都大學法學部圖書館豐富的館藏，本書不僅不可能有今日面貌，疏漏必定層出不窮出，貽笑大方。台灣大學法律研究所黃詩雅同學協助本書校對，減少不少錯誤，謹致謝意。一本探討錯誤的書錯誤自然觸目皆是，希望以後能有更多錯誤之作修正錯誤。

本書寫作期間，家父陳再興律師與世長辭（1934年—2013年）。如果不是因家計從司法官訓練所第七期退訓，他應該也是司法界的老兵。謹以本書獻給他，感謝他的啟蒙與關愛。

陳自強

台灣大學法律學院萬才館研究室

2015年8月8日



# 詳 目

詳 目 .....	V
第一章 意思表示錯誤之基本問題.....	1
一 問題之說明 .....	1
二 錯誤在法律行為論中之地位 .....	4
A 私法自治原則與錯誤 .....	4
B 意思表示之瑕疵與錯誤 .....	6
C 意思表示瑕疵理論與錯誤 .....	9
三 錯誤之發生及其解決之道.....	11
A 錯誤發生之階段.....	11
1 意思形成階段.....	11
2 意思表達階段.....	12
a 內容錯誤 .....	12
b 表示行為錯誤.....	12

c 傳達錯誤.....	13
3 意思表示生效階段.....	13
B 當事人利益之調和之道.....	14
1 契約成立與否.....	14
2 受斟酌錯誤類型.....	16
3 表意人及相對人事由之斟酌.....	16
4 損害賠償.....	18
C 我國民法之規定.....	18
1 有錯誤之意思表示並非無效.....	19
2 有限度承認得撤銷之錯誤之案型.....	20
3 未明示相對人情事之斟酌.....	20
4 撤銷人負賠償之責.....	21
D 表意人之過失.....	21
1 學說判例之見解.....	22
2 檢討.....	23
3 第 88 條第 1 項但書之具體化.....	25
4 舉證責任.....	29

四 表示上錯誤與意思表示解釋 .....	30
A 意思表示之解釋優先 .....	32
1 以契約有效成立為前提 .....	32
2 不合意與錯誤 .....	33
B 表意人真意之探求 .....	34
1 共同主觀意思 .....	35
2 相對人明知表意人之真意 .....	36
3 未閱讀而簽名 .....	37
4 相對人之誤解 .....	39
5 相對人可得而知表意人之真意 .....	40
C 規範解釋（客觀解釋） .....	41
D 以誠信原則排除錯誤之撤銷 .....	43
1 錯誤有利於表意人 .....	43
2 相對人願以表意人之真意訂立契約 .....	43
E 錯誤與隱藏不合意 .....	44
五 動機錯誤與性質錯誤 .....	46
A 動機錯誤 .....	47

B 性質錯誤之法律性質.....	49
1 問題所在 .....	49
2 德國之判例 .....	51
3 學說及其檢討 .....	52
a 動機錯誤說 .....	52
b 內容錯誤說 .....	52
c 法律行為的性質錯誤理論 .....	53
d 事實關係錯誤理論.....	55
4 性質錯誤與買賣物之瑕疵擔保之關係 .....	56
a 競合之發生 .....	56
b 競合之處理 .....	57
5 舉證責任 .....	59
C 性質錯誤與同一性錯誤 .....	60
六 結論 .....	62

## 第二章 契約錯誤法律發展之一瞥

—從羅馬法到二十世紀初.....	67
------------------	----

一 問題之說明 .....	67
二 羅馬法古典時期 .....	70
A 學說彙纂 .....	71
1 Ulpianus .....	72
a 第 18 卷第 1 章 9 法文 .....	73
b 第 18 卷第 1 章 11 法文 .....	74
c 第 18 卷第 1 章 14 法文 .....	74
2 其他法學家關於買賣錯誤的看法 .....	74
a 第 18 卷第 1 章 41 法文 .....	75
b 第 18 卷第 1 章 10 法文 .....	75
c 第 18 卷第 1 章 34 法文前言 .....	75
d 第 19 卷第 1 章 21 法文 .....	75
e 第 18 卷第 1 章 45 法文 .....	75
3 問答契約之錯誤 .....	76
a 第 45 卷第 1 章第 22 .....	76
b 第 45 卷第 1 章第 32 .....	76
c 第 45 卷第 1 章第 137 .....	76

B 被斟酌之錯誤.....	78
1 行為錯誤.....	78
2 人的錯誤.....	79
3 客體錯誤.....	79
4 本質錯誤.....	80
C 錯誤受斟酌之原因.....	81
1 未合意說.....	83
2 標的物未特定說.....	83
3 法律行為要件判斷說.....	85
4 本質錯誤.....	87
a 客體錯誤之擴張.....	87
b 彌補物之瑕疵救濟不足.....	88
D 以雙方錯誤為中心.....	88
三 中世紀羅馬法之繼承.....	91
A 學派.....	91
1 註釋法學派.....	91
2 疏證法學派.....	93

B 被斟酌的錯誤.....	93
C 單方錯誤之承認.....	95
<b>四 自然法思想及自然法法典.....</b>	<b>96</b>
A 晚期經院學派.....	97
B 自然法思想.....	100
1 Grotius.....	100
2 Pufendorf.....	101
a 單方承諾.....	102
b 契約.....	102
3 Thomasius.....	103
C 法國民法.....	104
1 Pothier 與法國民法之制定.....	105
a 受斟酌之錯誤.....	106
b 動機錯誤.....	106
c 法國民法之規定.....	107
2 標的物本質錯誤.....	108
a 客觀說.....	108

b 主觀說 .....	110
c 障害錯誤 .....	111
3 表意人個人事由之斟酌 .....	112
D 普魯士普通法 .....	114
1 受斟酌之錯誤 .....	115
2 錯誤之法律效果 .....	116
E 奧地利民法 .....	116
1 背景與體例 .....	116
2 表示錯誤、行為錯誤及動機錯誤 .....	117
3 相對人之信賴保護 .....	119
4 錯誤是否重要（因果關係） .....	120
五 19 世紀德國瑞士及英國之發展 .....	121
A 薩維尼意思理論 .....	122
1 意思理論 .....	122
2 重要的錯誤 .....	124
3 相對於德國早期普通法之特色 .....	126
a 貫徹意思表達階段錯誤與動機錯誤之區別 .....	126



b	使意思欠缺理論首尾一貫 .....	126
c	動機錯誤 .....	127
d	本質錯誤 .....	127
B	後續德國之發展 .....	128
1	薩維尼以後之意思理論 .....	128
a	性質錯誤 .....	128
b	表意人之過失 .....	129
c	損害賠償責任 .....	130
2	表示主義與信賴主義 .....	130
a	從意思主義過渡到表示主義 .....	131
b	表示主義 .....	131
c	信賴理論 .....	133
3	Zitelmann 心理的錯誤理論 .....	134
4	Windscheid 前提理論 .....	136
5	德國民法第一及第二草案 .....	138
a	第一草案 .....	139
b	第二草案 .....	140
C	瑞士債務法 .....	143