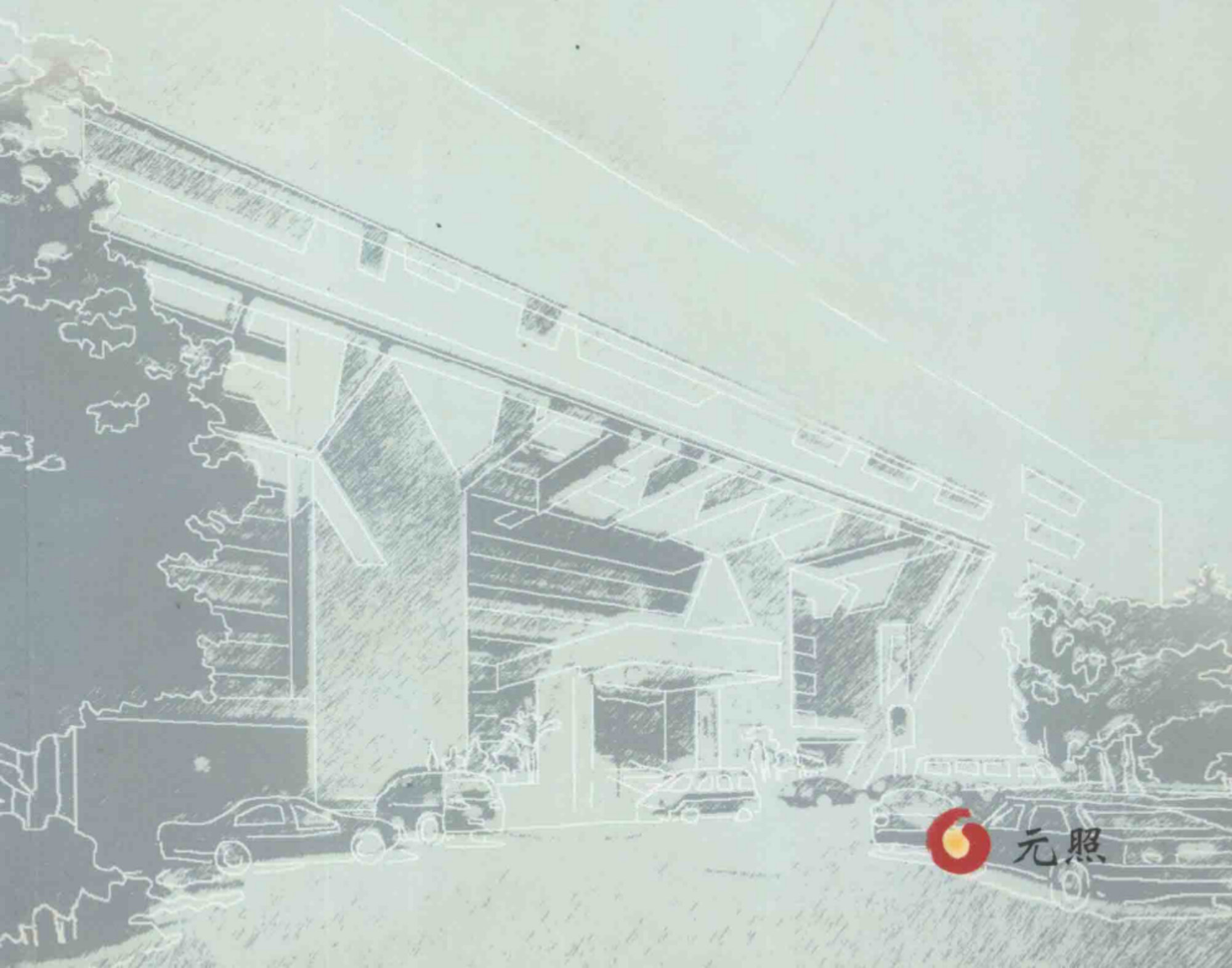


國立政治大學法律學系法學叢書 41

民法債編總論

參考我國新案例與德國新債法理論全新改版

黃立 著



元照



ISBN 978-957-41-4068-8



9 789574 140688



10003PC

定價：900元



元照出版公司

地址：臺北市館前路18號5樓

電話：(02)2375-6688

網址：www.angle.com.tw

民法債編總論

黃 立 教授 著

國立政治大學法律學系法學叢書 41

國立政治大學法律學系法學叢書編輯委員會 / 編輯

國家圖書館出版品預行編目資料

民法債編總論 / 黃立 著. — 修正三版. — 臺

北市 : 黃立出版, 元照總經銷, 2006 [民95]

面 ; 公分 — (國立政治大學法學叢書 ; 41)

ISBN 978-957-41-4068-8 (平裝)

1. 債法

584.3

95020669

民法債編總論

10003PC

1995年10月初版第一刷；1999年10月修訂二版
2000年9月修訂二版二刷；2002年9月修訂二版三刷
2002年4月中国政法大学出版社出版简体字版
2006年11月修正三版第一刷

作者	黃立
出版者	黃立
總經銷	元照出版有限公司 100臺北市館前路18號5樓
網址	www.angle.com.tw
定價	新臺幣900元
訂購專線	(02)2375-6688 轉 503 (02)2370-7890
訂購傳真	(02)2331-8496
郵政劃撥	19246890 元照出版有限公司
印刷	廣興印刷廠 台北縣中和市建八路16號16-6樓

* 有著作權，請勿翻印或影印 *

Copyright © by Prof. Dr. jur. Li Hwang

登記證號：局版臺業字第1531號 ISBN 10: 957-41-4068-7

ISBN 13: 978-957-41-4068-8

修正三版序言

1. 德國民法債編在 2001 年修正通過，對於已經歷時一百年的民法債編，有大幅度的翻修，在理論上也有許多的革新，一方面是迎合國際潮流配合維也納契約法條約與歐盟的相關規範，他方面也是避免老舊的條文，無法配合科技的發展與全球化的環境，使德國民法在全球影響力降低。德國新法施行後實際運作成果良好（Stepfan Lorenz, Karlsruher Forum 2005, Schuldrechtsmodernisierung - Erfahrungen seit dem 1. Januar 2002, ISBN 3-89952-243-5, 2006）。作者每年以一個研究計畫的方式，系列的從事德國新債法的研究，包括德國民法消滅時效制度的改革、德國新民法債務不履行規定的分析、德國民法損害賠償規範之研究、德國民法定型契約條款的研究、德國民法的契約資訊提供規範研究等。這些研究成果除了以專文在政大法學評論發表外，也將其相關理論摘要歸納，融入於教科書之中。在 2006 年 5 月又去德國慕尼黑大學作了一個半月的訪問研究，蒐集相關的資料，也與該校的民法教授交換一些看法。此外，也在學生的協助下，利用兩個暑假總算將全部的判決作了一次總整理。
2. 由於社會的多元化，法院的判決也有許多新的發展。在 2005 年及 2006 年的暑假，找了大學部法律系的學生卞柏琪、劉澐涵、蔡慧貞、詹桂蘭、陳孟君、黃文怡與李昭然等人，依據法條的順序，逐條檢視相關的判決。也找了研究所的郭盈君

與張藝懷協助整理相關判決。經歷了兩個暑假將全部與民法債編總論相關的判決作了一次總整理。

3. 作者多年來參與各種「定型化契約範本」以及「定型化契約應記載事項與不得記載事項」的審核，也長期處理各種工程糾紛案件，累積了豐富的實務經驗。因此這本書理論與實務並重，討論深入淺出。書中有全新的討論面向，也配合了全新的法律環境。請給您自己一個機會，認識現代的民法債編總論。
4. 本書引入德國法的新理念，也納入晚近判決的見解與與相關的評論，而將本書作了徹底的修正。書中有全新的討論面向，也配合了全新的法律環境。請給您自己一個機會，認識現代的民法債編總論。
5. 本書在校對上，也承博士班學生程才芳、洪羽柔、碩士班謝馥薇、碩士在職專班張培倫等人細心校對。博士班的張南薰講師也一如往昔，負責全部的排版以及最後的校正工作，備極辛勞，在此更要特別表達我十二萬分的謝意。
6. 作者雖長期擔任民法債編教席，但學海浩瀚，舛錯難免，尚祈各方不吝賜教，學者先進若有指正，歡迎以電子郵件賜知於 lihwang@nccu.edu.tw，作者均將衷心接受。

黃立 於政大法學院

2006 / 9 / 28

第一章 緒論	1
第一節 債之關係.....	1
1. 債之關係是一種特別的約束.....	1
2. 從不同觀點看債之關係.....	2
3. 廣義與狹義之債之關係.....	3
第二節 債之關係之分類.....	4
1. 依形成原因分.....	4
2. 依時間因素之影響.....	4
3. 依給付之種類分.....	6
第三節 債權的實施.....	6
1. 普通債權.....	7
2. 不完全債權.....	9
3. 債之關係的相對性.....	11
第四節 債法的功能.....	14
1. 動態的債法.....	14
2. 債法是經濟及社會秩序之一部.....	14
第五節 債與施惠關係.....	15
第二章 債之發生	17
1. 概說.....	17
2. 債之發生的種類.....	17
3. 事實契約關係.....	18
第三章 契約	23
第一節 概說.....	23
1. 契約自由.....	23
2. 契約原則.....	24
第二節 契約之分類.....	25
第一款 預約與其他暫時性契約.....	25
1. 預約.....	25
2. 其他暫時性契約.....	27
第二款 架構契約.....	32
1. 架構契約案例.....	32

2 黃立／民法債編總論

2. 概說.....	32
3. 架構契約在法律上的容許性.....	33
4. 架構契約的拘束力.....	33
5. 架構契約的用途.....	34
6. 架構契約與類似概念.....	34
第三款 關連契約.....	35
第四款 其他契約分類.....	36
1. 單務契約與雙務契約.....	36
2. 有名契約與無名契約.....	39
3. 諾成契約與要物契約.....	40
4. 有因契約與無因契約.....	41
第三節 契約自由及在債法上之界限.....	42
1. 締約強制.....	42
2. 契約內容的限制.....	44
3. 有待許可之契約.....	45
4. 形式自由原則.....	45
第四節 締約過失責任.....	48
1. 適用的要件.....	48
2. 締約過失的賠償範圍.....	55
3. 締約過失責任請求權的消滅時效.....	55
4. 契約後義務.....	56
第五節 契約之訂立.....	56
第一款 概說.....	56
第二款 契約的要約與承諾.....	57
1. 要約.....	58
2. 承諾.....	66
3. 當事人的合意.....	72
第六節 契約的調整與解釋.....	75
1. 契約的調整.....	75
2. 契約的解釋.....	75
3. 補充性契約解釋.....	77

第七節 當事人或第三人對給付的事後規定	79
第八節 情事變更原則	81
1. 行為基礎理論的發展過程	81
2. 情事變更原則的適用要件	83
3. 適用情事變更原則之法律效果	87
第九節 定型化契約條款（附合契約）	88
1. 概說	88
2. 消費者對定型化契約的事先審閱權	94
3. 定型化契約條款成爲契約內容的前提	98
4. 定型化契約條款之解釋	102
5. 異常條款	103
6. 定型化契約條款之無效	104
7. 特定定型化契約條款無效對契約之影響	119
8. 特定行業契約應記載或不得記載事項之公告	120
9. 債編對附合契約的新規定	122
第十節 網路契約	123
1. 網路交易	123
2. 電子簽章	124
3. 電子簽章法之立法目的	126
4. 網路契約	127
5. 消費者保護法與民法的適用	129
第十一節 懸賞廣告	131
1. 債編條文之規定	131
2. 懸賞廣告之定義	131
3. 懸賞廣告採取契約說的問題	132
4. 懸賞廣告之本質	134
5. 懸賞廣告之撤回	135
6. 因行為人之行為所生權利	136
7. 優等懸賞廣告	137
附論 契約資訊義務	138
1. 我國法律對於契約資訊義務的規範	138

4 黃立／民法債編總論

2. 德國法上對於契約資訊義務的規範	139
3. 結論	144
第四章 代理權之授與	145
第一節 概說	145
1. 代理權授與不是債的發生原因	145
2. 代理權之種類	146
3. 複數代理	150
第二節 代理權之授與及相關問題	151
1. 授權代理與內部關係	151
2. 代理權授與之方式	152
3. 法律強制的代理權之授與	154
4. 代理權授與之瑕疵	155
第三節 代理行為的顯名主義	156
1. 顯名主義概說	156
2. 顯名主義的方式	156
3. 代理人不顯名的後果	157
4. 不重相對人特性之行為	158
第四節 代理權之範圍	159
1. 代理人應在代理權限內作為	159
2. 代理行為以法律行為為限	160
3. 高度身分行為不得代理	160
4. 代理權之濫用	161
第五節 無權代理	163
1. 及於本人之效力	163
2. 及於相對人之效力	165
3. 本人與無代理權人之關係	166
第六節 表見代理	167
1. 概說	167
2. 適用表見代理之要件	167
3. 舉證責任的問題	171
第七節 自己代理與雙方代理	173

1. 自己代理與雙方代理之禁止	173
2. 自己與雙方代理禁令的例外	173
3. 例外的例外	174
第八節 代理與相近制度之區分	174
1. 代理與委任	174
2. 冒名行爲	174
3. 信託行爲	175
4. 居間	176
5. 使者	176
第九節 代理權之消滅	177
1. 依授權本身之原因而消滅	177
2. 代理權基礎法律關係的結束	177
3. 授權人之撤回	177
4. 權利人之捨棄	178
5. 由於人的因素之消滅原因	178
6. 代理權消滅之結果	179
第五章 無因管理	181
1. 概說	181
2. 適法之無因管理	181
3. 適法無因管理之法律效果	185
4. 不適法之無因管理	191
5. 非真正無因管理	192
6. 無因管理與其他請求權之關係	194
第六章 不當得利	197
第一節 概說	197
1. 不當得利請求權概說	197
2. 不當得利請求權與類似觀念的澄清	198
3. 不當得利規定之體系	199
4. 不當得利之類型	201
第二節 給付型不當得利	201
1. 概說	201

2. 技術性之給付型不當得利.....	202
3. 實質給付型不當得利.....	208
4. 第 180 條之例外規定.....	210
5. 第 205 條之特殊規定.....	214
第三節 非給付型之不當得利.....	215
1. 因侵害所生之不當得利.....	215
2. 三角關係不當得利.....	222
第四節 不當得利請求權.....	228
1. 不當得利請求權之標的與內容.....	228
2. 不當得利請求範圍之限制.....	233
第五節 不當得利請求權適用之界限與其他請求權之競合.....	241
1. 不當得利請求權適用之界限.....	241
2. 其他適用不當得利規定之情形.....	243
第七章 侵權行為.....	245
第一節 總說.....	245
1. 導言－侵權行為法之功能.....	245
2. 賠償責任的體系.....	247
第二節 一般侵權行為.....	251
第一款 第 184 條第 1 項前段的侵權行為.....	251
1. 有加害行為.....	252
2. 行為須違法.....	255
3. 故意或過失.....	260
4. 責任能力（侵權行為能力）.....	263
5. 須有損害之發生.....	266
6. 所受損害須為他人權利.....	267
7. 行為與損害間須有因果關係.....	281
8. 舉證責任.....	287
第二款 違反善良風俗之侵權行為.....	288
1. 體系.....	288
2. 個別法定要件.....	288
3. 具體化的類型.....	290

第三款 違反保護他人之法律	292
1. 違反保護他人法律侵權責任的本質	292
2. 由保護法規變成損害賠償的途徑	293
第三節 特殊侵權行爲	297
第一款 共同侵權行爲	297
1. 共同加害行爲與共犯	297
2. 共同危險行爲	300
3. 單獨衡量與總體衡量	302
第二款 公務員之侵權行爲	303
1. 公務員侵權責任之要件	303
2. 限制責任的問題	305
3. 法律效果	306
第三款 法定代理人責任	306
1. 總說	306
2. 法定代理人責任之推定	307
3. 法定代理人之免責要件	308
4. 無責任能力人之衡平責任	309
第四款 僱用人之責任	309
1. 概說	309
2. 僱用人責任成立要件	310
3. 僱用人之衡平責任	318
4. 僱用人之求償權	318
5. 與類似規定之比較	319
第五款 定作人之責任	321
1. 定作人與承攬人之關係	321
2. 定作人負責之要件	321
第六款 動物占有人之責任	323
1. 總說	323
2. 動物占有責任之成立要件	323
3. 動物占有人之求償權	324
第七款 工作物所有人之責任	325

1. 總說.....	325
2. 工作物所有人責任之成立要件.....	326
3. 所有人之求償權.....	328
第八款 侵權行為的新類型.....	329
1. 商品製造人責任.....	329
2. 無軌道動力車輛的特別責任.....	334
3. 一般危險責任.....	336
第八章 債之標的.....	341
第一節 總說.....	341
1. 概說.....	341
2. 法定債之關係.....	341
3. 因法律行為所生債的關係.....	342
4. 判斷體系.....	349
第二節 種類之債.....	349
1. 種類之債的概說.....	349
2. 種類之債的法律上意義.....	350
3. 限制種類之債.....	352
4. 種類之債之特定.....	352
5. 種類之債特定之效力.....	354
6. 另行交付.....	355
第三節 貨幣之債.....	356
1. 貨幣之債的意義.....	356
2. 保值條款.....	357
3. 貨幣之債的本質.....	358
4. 貨幣之債之種類.....	358
第四節 利息之債.....	361
1. 利息之意義.....	361
2. 利息之債之性質.....	362
3. 利息之債之發生.....	363
4. 利率.....	364
5. 複利.....	367

第五節 選擇之債	368
1. 選擇之債的意義	368
2. 選擇之債之特定	370
3. 選擇之債與任意之債之區別	373
第六節 損害賠償之債	375
第一款 概說	375
1. 損害賠償債務產生的原因	375
第二款 損害賠償之目的	378
第三款 損害賠償之債的基本概念	379
1. 損害的發生	379
2. 請求權人之請求	382
第四款 損害賠償之方法	384
1. 回復原狀	384
2. 以金錢賠償回復原狀費用	386
3. 單純的金錢賠償	387
4. 以金錢為補償時的一般性問題	389
第五款 損害賠償之範圍	391
1. 一般範圍	391
2. 賠償範圍之限制	396
3. 特別問題	406
4. 因賠償義務人生計關係之酌減	408
5. 讓與請求權（求償權）	409
第六款 損害賠償之計算	411
1. 物之價格	411
2. 計算時期	412
3. 計算地	412
第七款 侵權行為損害賠償之特別規定	412
第一目 侵權行為之效力	412
1. 總說	412
2. 侵害排除及侵害防止請求權	413
3. 損害賠償之當事人	415

第二目 損害賠償之範圍與方法.....	416
1. 財產上之損害.....	416
2. 非財產之損害.....	426
第三目 損害賠償請求權之消滅.....	432
1. 抵銷.....	432
2. 特別消滅時效.....	432
3. 以侵權行為取得利益之特別規範.....	434
第九章 債之效力.....	437
第一節 總說.....	437
1. 債之效力之意義.....	437
2. 德國新民法的發展.....	437
3. 債之效力的內容.....	438
第二節 債務履行.....	439
1. 債務履行之意義.....	439
2. 給付之方法.....	439
第三節 債務不履行.....	440
第一款 總說.....	440
1. 債務不履行之意義.....	440
2. 歸責事由.....	440
3. 故意.....	442
4. 過失.....	443
5. 責任能力.....	446
6. 債務人對其代理人或使用人之責任.....	447
7. 事變.....	451
第二款 給付不能.....	453
1. 概說.....	453
2. 德國民法對自始不能的新規範.....	453
3. 給付不能的界定.....	455
4. 給付不能的種類.....	457
5. 給付不能之效力.....	458
6. 給付不能之舉証責任.....	466

第三款 不完全給付	467
1. 概說	467
2. 不完全給付之要件	470
3. 不完全給付之效力	471
第四款 給付遲延	477
1. 概說	477
2. 給付遲延之要件	478
3. 給付遲延之效力	483
第五款 受領遲延	485
1. 受領遲延的概念	485
2. 債權人遲延之要件	486
3. 受領遲延之效果	489
第四節 保全	493
第一款 概說	493
第二款 代位權	493
1. 代位權的意義	493
2. 代位權的性質	494
3. 代位權之成立要件	495
4. 代為行使權利	497
5. 代位權之客體	499
6. 代位權之效力	502
第三款 撤銷權	505
1. 撤銷權概說	505
2. 行使撤銷權之要件	507
3. 撤銷權之行使	516
4. 撤銷權之效力	518
5. 撤銷權之消滅	519
第五節 契約之效力	521
第一款 概說	521
第二款 契約之標的	521
1. 概說	521