

(修订二版)

民法债编总论

郑玉波 著

陈荣隆 修订

中国政法大学出版社

民法债编总论

(修订二版)

郑玉波 著

陈荣隆 修订

中国政法大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

民法债编总论/郑玉波著. —北京:中国政法大学出版社,2003. 10

ISBN 7-5620-1033-1

I. 民... II. 郑... III. 债权法—研究—中国
IV. D923. 34

中国版本图书馆CIP数据核字(2003)第097265号

* * * * *

书 名 民法债编总论(修订2版)
出 版 人 李传敢
经 销 全国各地新华书店
出版发行 中国政法大学出版社
承 印 清华大学印刷厂
开 本 787×960 1/16
印 张 35
字 数 590千字
版 本 2004年3月修订2版 2004年3月第1次印刷
书 号 ISBN 7-5620-1033-1/D·983
印 数 0 001-6 000
定 价 36.00元
社 址 北京市海淀区西土城路25号 邮政编码 100088
电 话 (010)62229563 (010)62229278 (010)62225059
电子信箱 zf5620@263.net
网 址 <http://www.cuplpress.com>(网络实名:法律教材)

☆☆☆☆

声 明 1. 版权所有,侵权必究。
2. 如发现缺页、倒装问题,请与出版社联系调换。

本社法律顾问 北京地平线律师事务所

自序

债法为经济交易之规范，现代社会交易频繁，债法之适用，自日趋广泛，而其研究，自亦日趋重要。惟债法内容复杂，尤其债之通则（总论）部分，理论湛深，非详加探讨，甚难得其真义。笔者不敏，爰将历年在法商学院、财务学校、政大、台大等校教学所用之民法债编总论讲义一稿，加以整理，约得五十万言，而成是书，付诸剞劂，除藉以广求教益外，兹特陈明者两点：

一、本书就债法上每一重要制度，均撮述罗马法及法、德、瑞、日等国民法之立法例，并将法民、德民、瑞债及日民之有关条文，加以译注，俾资研究比较。同时对于我之判例及解释例，亦择要引叙，期能理论实用，两相贯通。

二、本书对于债法上之特殊问题（如情事变更原则）及我债编未设之制度（如更改），附撰专论数篇，殿于各章之末，用供参考。

惟笔者学力有限，而本书这篇幅又多，错漏之处，在所难免，甚望海内宏达，不吝赐正，则不胜感幸，本书承三民书局继拙著民法总则、民法物权之后，续予刊行，关于校对等工作，承台大王启中、王如芬，政大陈文华、张锦蓉、财校林文聪等同学协助甚多，均此志谢。

郑玉波序于台湾大学法学院

一九六二年五月

修订版序

写书不易修书更难；为大师之金石巨著增修尤艰。郑师民法债编总论一书虽付梓于一九六二年，迄今已逾四十寒暑，在此一领域仍属最具代表性佳构之一，阅读精研，引著者尚夥。惟此一期间，社会环境、经济模式、生活型态、价值观念乃至法律思潮，均多所迁异，再揆以学说理论及实务见解积累、进步不鲜，尤其书中所引用之特别法或外国立法例，修废者亦复不鲜。我民法债编亦在一九九九年四月二十一日及二〇〇〇年四月二十五日修正公布，爰有增修本书之议。

本书之增、删、修、移处，垂十四万言，但仍以忠于原味为最高原则，必也非修改不可，不轻言修改，即便修改处亦尽可能求其不露痕迹。为笔者学植未深，舛恶难免，幸勿言损本书崇望。修订期间，陈重见讲师、罗秀培律师、刘素贞、陈文明、蓝立恬、钟晓慧、及陈冠蓉诸助理协助甚多，特申谢悃。

陈荣隆序于鹭江书屋

二〇〇二年五月

目 录

修订版序·····	(1)
自 序·····	(1)

绪 论

第一章 债·····	(1)
第一、债权·····	(1)
第二、债务·····	(6)
第二章 债法·····	(11)
第一、债法之意义·····	(11)
第二、债法之内容·····	(11)
第三、债法之修正·····	(12)
第四、债法之特质·····	(15)
附录一 民法债编立法原则·····	(16)
附录二 民法研究修正原则与债编通则研究修正重点·····	(17)

本 论

第一章 债之发生	(19)
第一节 总 说	(19)
第一、债之发生之意义	(19)
第二、债之发生之原因	(19)
第三、债之发生之立法例	(21)
第二节 契 约	(22)
第一款 总 说	(22)
第一、契约之意义	(22)
第二、契约之立法例	(23)
第三、契约之种类	(25)
第四、契约之原则	(32)
第二款 契约之成立	(35)
第一项 总说	(35)
第一、契约成立之要件	(35)
第二、契约成立之方法	(38)
第二项 要约与承诺	(38)
第一、要约	(38)
第二、承诺	(46)
第三项 要约交错	(50)
第四项 意思实现	(51)
第五项 悬赏广告	(53)
第一、悬赏广告	(53)
第二、优等悬赏广告	(59)

第六项 契约之方式	(61)
第三节 代理权之授与	(63)
第一款 总说	(63)
第二款 共同代理	(65)
第三款 无权代理	(67)
第一项 总说	(67)
第二项 表见代理	(67)
第三项 狭义之无权代理	(69)
第四节 无因管理	(71)
第一款 总说	(71)
第一、无因管理之意义	(71)
第二、无因管理之性质	(72)
第三、无因管理之立法例	(73)
第二款 无因管理之成立	(74)
第三款 无因管理之效力	(78)
第一、总说	(78)
第二、管理人义务	(79)
第三、管理人权利	(82)
第四款 无因管理之消灭	(85)
第五款 准无因管理	(86)
第一、总说	(86)
第二、不法之管理	(87)
第三、误信之管理	(88)
第四、幻想之管理	(89)
第五节 不当得利	(89)

4 目 录

第一款 总说	(89)
第一、不当得利之意义	(89)
第二、不当得利之立法例	(90)
第二款 不当得利之成立	(91)
第一、受利益	(92)
第二、致他人受损害	(93)
第三、无法律上之原因	(95)
第三款 特殊不当得利	(102)
第一、履行道德上义务之给付	(103)
第二、清偿期前之清偿	(103)
第三、明知无债务之清偿	(104)
第四、因不法原因之给付	(105)
第四款 不当得利之效力	(106)
第一、不当得利之主体	(107)
第二、不当得利之客体	(107)
第三、不当得利返还义务	(108)
第四、不当得利返还请求权	(112)
第六节 侵权行为	(115)
第一款 总 说	(115)
第一项 侵权行为之意义	(115)
第一、民事责任与刑事责任	(116)
第二、过失责任与无过失责任	(118)
第二项 侵权行为之种类	(122)
第三项 侵权行为之立法例	(123)
第二款 一般侵权行为	(124)
第一、须有加害行为	(125)
第二、行为须不法	(125)

第三、须侵害权利或利益·····	(127)
第四、须致生损害·····	(133)
第五、须有责任能力·····	(136)
第六、须有故意或过失·····	(138)
第三款 特殊侵权行为·····	(140)
第一项 共同侵权行为 ·····	(140)
第一、共同加害行为·····	(141)
第二、共同危险行为·····	(144)
第三、造意及帮助·····	(144)
第二项 公务员之侵权行为 ·····	(145)
第一、公务员侵权行为之意义·····	(145)
第二、公务员侵权行为之成立·····	(147)
第三、公务员侵权行为之效果·····	(148)
第三项 法定代理人之责任 ·····	(149)
第一、总说·····	(149)
第二、法定代理人责任之成立·····	(150)
第三、法定代理人之免责·····	(153)
第四项 雇用人之责任 ·····	(155)
第一、总说·····	(155)
第二、雇用人责任之成立·····	(157)
第三、雇用人之免责·····	(159)
第五项 定作人之责任 ·····	(161)
第一、总说·····	(161)
第二、定作人责任之成立·····	(161)
第六项 动物占有人之责任 ·····	(162)
第一、总说·····	(162)
第二、动物占有人责任之成立·····	(163)
第三 动物占有人之免责·····	(164)

第七项 工作物所有人之责任	(165)
第一、总说	(165)
第二、工作物所有人责任之成立	(167)
第三、工作物所有人之免责	(168)
第八项 商品制造人之责任	(168)
第一、总说	(168)
第二、商品制造人责任之成立	(170)
第三、商品制造人之免责	(171)
第四、商品制造人责任与责任保险	(172)
第九项 动力车辆驾驶人之责任	(172)
第一、总说	(172)
第二、动力车辆驾驶人责任之成立	(173)
第三、动力车辆驾驶人之免责	(174)
第十项 一般之危险责任	(175)
第一、总说	(175)
第二、一般危险责任之成立	(176)
第三、一般危险责任之免责	(177)
第四款 侵权行为之效力	(177)
第一项 总说	(177)
第二项 损害赔偿之当事人	(178)
第一、债务人	(178)
第二、债权人	(178)
第三项 损害赔偿之范围及方法	(179)
第一、财产的损害	(180)
第二、非财产的损害	(183)
第四项 损害赔偿请求权	(185)
附论 论“国家”赔偿责任与公务员赔偿责任之关系	(188)
第一、	(188)

第二、	(188)
第三、	(191)
第二章 债之标的	(195)
第一节 总 说	(195)
第一、债之标的之意义	(195)
第二、债之标的之种类	(196)
第三、债之标的之立法例	(197)
第二节 种类之债	(198)
第一、种类之债之意义	(198)
第二、种类之债之特定	(200)
第三节 货币之债	(202)
第一、货币之债之意义	(202)
第二、货币之债之种类	(202)
第四节 利息之债	(206)
第一款 总 说	(206)
第一、利息之债之意义	(206)
第二、利息之债之种类	(207)
第二款 利息之债之性质	(207)
第三款 利息之债之发生	(208)
第四款 利息之债之计算	(209)
第一、单利之债	(209)
第二、复利之债	(211)
第五节 选择之债	(212)
第一款 总 说	(212)
第一、选择之债之意义	(212)

第二、选择之债之种类·····	(213)
第二款 选择之债之特定·····	(213)
第一项 选择之债特定之方法·····	(213)
第一、选择·····	(213)
第二、给付不能·····	(215)
第二项 选择之债特定之效力·····	(218)
第三款 选择之债与其类似概念之比较·····	(219)
第六节 损害赔偿之债·····	(221)
第一款 总 说·····	(221)
第一、损害赔偿之债之意义·····	(221)
第二、损害赔偿之债之种类·····	(221)
第三、损害赔偿之债之立法例·····	(222)
第二款 损害赔偿之债之成立·····	(223)
第一、成立之要件·····	(223)
第二、成立之时期·····	(224)
第三款 损害赔偿之方法·····	(224)
第四款 损害赔偿之范围·····	(227)
第一、总说·····	(227)
第二、约定赔偿范围·····	(228)
第三、法定赔偿范围·····	(228)
第五款 损害赔偿之计算·····	(232)
第六款 损害赔偿之效力·····	(233)
附论 论过失相抵与损益相抵之法理·····	(235)

第三章 债之效力	(244)
第一节 总说	(244)
第一、债之效力之意义	(244)
第二、债之效力之内容	(244)
第三、债之效力之立法例	(246)
第二节 债务履行	(248)
第一、债务履行之意义	(248)
第二、诚信原则	(248)
第三、情事变更原则	(250)
第三节 债务不履行	(255)
第一款 总 说	(255)
第一、债务不履行之意义	(255)
第二、债务不履行之态样	(255)
第三、归责事由	(255)
第二款 给付不能	(265)
第一、给付不能之意义	(265)
第二、给付不能之效力	(268)
第三、给付不能与履行期	(268)
第三款 给付拒绝	(268)
第一、给付拒绝之意义	(268)
第二、给付拒绝之效力	(270)
第四款 不完全给付	(270)
第一、不完全给付之意义	(270)
第二、不完全给付之效力	(272)
第五款 给付迟延	(273)
第一、给付迟延之意义	(273)

第二、给付迟延之效力·····	(276)
第三、给付迟延之终了·····	(279)
第六款 债务不履行之共通效力·····	(280)
第一、强制执行·····	(280)
第二、损害赔偿·····	(281)
第七款 受领迟延·····	(284)
第一、受领迟延之意义·····	(284)
第二、受领迟延之效力·····	(288)
第三、受领迟延之终了·····	(291)
第四节 保全·····	(291)
第一款 总说·····	(291)
第一、保全之意义·····	(291)
第二、保全之方法·····	(292)
第二款 代位权·····	(292)
第一、代位权之意义·····	(292)
第二、代位权之要件·····	(293)
第三、代位权之主体·····	(294)
第四、代位权之客体·····	(294)
第五、代位权之行使·····	(295)
第六、代位权之效力·····	(296)
第三款 撤销权·····	(297)
第一、撤销权之意义·····	(297)
第二、撤销权之要件·····	(298)
第三、撤销权之主体·····	(302)
第四、撤销权之客体·····	(303)
第五、撤销权之行使·····	(303)
第六、撤销权之效力·····	(304)

第七、撤销权之除斥期间·····	(305)
第五节 契约之效力·····	(306)
第一款 总说·····	(306)
第一、契约效力之意义·····	(306)
第二、契约效力之内容·····	(306)
第三、定型化契约·····	(306)
第四、缔约过失之责任·····	(307)
第二款 契约之标的·····	(308)
第一、契约标的不能之性质·····	(309)
第二、契约标的不能之效力·····	(309)
第三款 契约之确保·····	(312)
第一项 定金 ·····	(312)
第一、定金之意义·····	(312)
第二、定金之种类·····	(313)
第三、定金之效力·····	(314)
第二项 违约金 ·····	(315)
第一、违约金之意义·····	(315)
第二、违约金之种类·····	(317)
第三、违约金之效力·····	(318)
第四、违约金之酌减·····	(321)
第五、准违约金·····	(323)
第四款 契约之解除·····	(324)
第一项 总说 ·····	(324)
第一、契约解除之意义·····	(324)
第二、契约解除与其类似概念之区别·····	(325)
第三、契约解除之立法例·····	(326)
第二项 解除权之发生 ·····	(326)

第一、法定解除权	(326)
第二、约定解除权	(331)
第三项 解除权之行使	(331)
第一、解除权行使之主体	(331)
第二、解除权行使之客体	(331)
第三、解除权行使之方法	(332)
第四项 契约解除之效力	(334)
第一、契约效力之消灭	(334)
第二、原状回复义务之发生	(335)
第三、损害赔偿之请求	(338)
第四、双务契约规定之准用	(339)
第五项 解除权之消灭	(339)
第五款 契约之终止	(341)
第一、总说	(341)
第二、终止权之发生	(342)
第三、终止权之行使	(343)
第四、契约终止之效力	(344)
第五、终止权之消灭	(344)
第六款 双务契约之效力	(345)
第一项 总说	(345)
第二项 同时履行抗辩权	(347)
第一、同时履行抗辩权之意义	(347)
第二、同时履行抗辩权与留置权之比较	(347)
第三、同时履行抗辩权之成立	(348)
第四、同时履行抗辩权之效力	(350)
第三项 危险负担	(351)
第一、危险负担之意义	(351)
第二、给付不能之效力	(352)