

民法债编总论

—黄立著

中国政法大学出版社

民法债编总论

—黄立著

中国政法大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

民法债编总论/黄立著. —北京: 中国政法大学出版社, 2002. 3
ISBN 7-5620-2039-6

I. 民... II. 黄... III. 债权法—法的理论—中国
IV. D923.31

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 013826 号

书 名 民法债编总论
出 版 人 李传敦
出版发行 中国政法大学出版社
经 销 全国各地新华书店
承 印 清华大学印刷厂
开 本 880 × 1230mm 1/32
印 张 23.625
字 数 610 千字
版 本 2002 年 4 月第 1 版 2002 年 4 月第 1 次印刷
印 数 0 001—5 000
书 号 ISBN 7-5620-2039-6/D·1999
定 价 46.00 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)62229803
电子信箱 zlf5620@263.net
网 址 <http://www.cupl.edu.cn/cbs/index.htm>

☆☆☆☆☆

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。



作者简介

黄立

政治大学法律学士、台湾大学法律硕士、奥国维也纳大学法学博士

现任政治大学法律系专任教授、兼政大法学院院长及法律系系主任

授课科目：民法总则、民法债编总论、消费者保护法专题（上）政府采购实例研究（下）

大陆版序言

台湾在1999年4月21日公布并于同年5月5日施行了新的民法债编，增修删的条文共达234条，占原条文38%，修正幅度极为广泛。此次修正将对台湾社会影响深远，毋庸置疑。在修正过程中，作者曾多次参与台湾“法务部”所举办的听证会，试图争取部分有争议条文内容的再修正，虽然若干条文，未能变更，也留下许多尚待讨论、可供评述之空间。但是对于“民法”第166条之1的问题，在作者发表论文后，由相关工会以此一理论基础，游说“立法委员”，终能在民法债编修正条文于2000年5月5日生效的前一天，三读通过修正“民法债编施行法”第36条但书为：“但‘民法’第166条之1施行日期，由‘行政院’会同‘司法院’另定之。”减少了新法对社会的冲击，颇堪告慰。此外，为了配合时代的脉动，对于债法上新的变动，虽然不在修法的范围，例如网络契约，也作了相当的说明与解析。

本书是作者多年从事教学研究以及参与各种契约审核实务的总合成果，力求内容深入浅出，理论与实务并重。作者虽长期担任民法债编教席，但学海浩瀚，舛错难免，尚祈各方不吝赐教，学者先进若有指正，欢迎以电子邮件赐知于 lihwan@nccu.edu.tw，作者均将衷心接受。这本书的出版在德国民法债编2001年

2 大陆版序言

修正之前，因此对于德国法新修正的部分，并未纳入考量的范围，有待于将来将新的资料消化后，才能作为修正的参考。

承蒙北京中国政法大学出版社李社长传敢先生看重，要在大陆出版这本书，我欣然承诺。本院对于促进海峡两岸的法律交流，一向不遗余力。这本书是接续我的民法总则之后，在大陆出版的第二本书，希望借本书再次传达我对促进两岸法律交流的心愿，更希望两岸在法律研究方面能有更多的合作。

台湾政治大学法学院院长 黄 立

2001 年 12 月 28 日

二版序言

1999年4月21日公布并于2000年5月5日施行的民法债编，增修删的条文共达234条，占原条文38%，修正幅度极为广泛。此次修正将对台湾社会影响深远，毋庸置疑。在修正过程中，作者曾多次参与“法务部”所举办的公听会，试图争取部分有争议条文内容的再修正，虽然若干条文，未能变更，也留下许多尚待讨论、可供评述之空间。但是对“民法”第166条之1的问题，在本人发表论文后，由相关工会以此一理论基础，游说“立法委员”，终能在民法债编修正条文于2000年5月5日生效的前一天，三读通过修正“民法债编施行法”第36条为：“本施行法自民法债编施行之日施行。民法债编修正条文及本施行修正条文自2000年5月5日施行。但‘民法’第166条之1施行日期，由‘行政院’会同‘司法院’另定之。”减少了新法对社会的冲击，颇堪告慰。

此外，为了配合时代的脉动，对于债法上新的变动，虽然不在修法的范围，例如网路契约，也作了相当的说明与解析。

本书是作者多年从事教学研究以及参与各种契约审核实务的总成果，内容深入浅出，理论与实务并重。修理期间承政大法学研究所张南薰、周瑶敏、冯馨仪、吕纯纯、司维王萱及大学部陈君

2 二版序言

凤、林孟楠、王勇植、王雯萱等同学重复校阅、并提供宝贵建议，在此谨致最大谢忱。

作者虽长期担任民法债编教席，但学海浩瀚，舛错难免，尚祈各方不吝赐教，学者先进若有指正，欢迎以电子邮件赐知于 lihwan@nccu.edu.tw，作者均将衷心接受。

黄立 于政大法律系

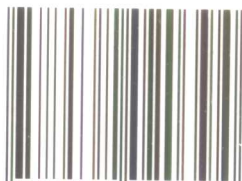
2000年9月

民法债编总论

项目负责 张 越
责任校对 孟 卿

DESIGN
D 红十月工作室 RED OCTOBER STUDIO

ISBN 7-5620-2039-6



9 787562 020394 >

ISBN 7-5620-2039-6/D • 1999

定价：46.00元

目 录

第一章 绪论	(1)
第一节 债之关系	(1)
1. 债之关系乃特别之约束	(1)
2. 从不同观点看债之关系	(3)
3. 广义与狭义之债之关系	(4)
第二节 债之关系之分类	(5)
1. 依形成原因分	(5)
2. 依时间因素之影响	(5)
3. 依给付之种类分	(7)
第三节 债权的实施	(7)
1. 普通债权	(8)
2. 不完全债权	(10)
3. 债之关系的相对性	(13)
第四节 债法的功能	(16)
1. 动态的债法	(16)
2. 债法是经济及社会秩序之一部	(16)
第五节 债与施惠关系	(17)
第二章 债之发生	(19)
1. 概说	(19)

2 目 录

2. 债之发生的种类	(19)
3. “事实契约关系”	(20)
第三章 契约	(26)
第一节 概说	(26)
1. 契约自由	(26)
2. 契约原则	(28)
3. 契约之分类	(29)
第二节 契约自由及在债法上之界限	(35)
1. 缔约自由之限制	(36)
2. 契约内容的限制	(37)
3. 有待许可之契约	(38)
4. 形式自由原则	(38)
第三节 契约之订立	(41)
第一款 概说	(41)
第二款 缔约过失责任	(42)
1. 适用的要件	(42)
2. 应赔偿的范围	(47)
3. 缔约过失责任请求权的消灭时效	(48)
第三款 预约与其他暂时性契约	(48)
1. 预约	(48)
2. 其他暂时性契约	(51)
第四款 架构契约	(55)
1. 架构契约案例	(55)
2. 概说	(56)
3. 架构契约在法律上的容许性	(57)
4. 架构契约的拘束力	(57)

5. 架构契约的用途	(58)
6. 架构契约与类似概念	(58)
第五款 契约的要约与承诺	(58)
1. 概说	(58)
2. 要约	(59)
3. 承诺	(68)
4. 当事人的合意	(75)
第六款 契约的调整与解释	(78)
1. 契约的调整	(78)
2. 契约的解释	(79)
3. 补充性契约解释	(80)
第四节 契约法上的特殊问题	(83)
1. 当事人或第三人对给付的事后规定	(83)
2. 情势变更原则	(85)
3. 契约后义务	(93)
第五节 定型化契约条款(附合契约)	(93)
1. 概说	(93)
2. 消费者对定型化契约的事先审阅权	(97)
3. 一般契约条款成为契约内容的前提	(99)
4. 一般条款之解释	(103)
5. 意外条款	(104)
6. 一般契约条款之无效	(105)
7. 特定一般契约条款无效对契约之影响	(113)
8. 特定行业契约应记载或不得记载事项之公告	(113)
9. 债编对附合契约的新规定	(114)

4 目 录

第六节 悬赏广告	(116)
1. 债编修正条文之规定	(116)
2. 悬赏广告之定义	(117)
3. 悬赏广告采取契约说的问题	(118)
4. 悬赏广告之本质	(120)
5. 悬赏广告之撤回	(121)
6. 因行为人之行为所生权利	(122)
7. 优等悬赏广告	(123)
第七节 网路契约	(125)
1. 网路交易	(125)
2. 电子签章	(125)
3. 电子签章法之立法目的	(127)
4. 网路契约	(129)
5. 消费者保护法与民法的适用	(130)
第四章 代理权之授予	(131)
第一节 概说	(131)
1. 代理权授予不是债的发生原因	(131)
2. 代理权之种类	(132)
3. 复数代理	(137)
第二节 代理权之授予及相关问题	(138)
1. 授权代理与内部关系	(138)
2. 代理权授予之方式	(140)
3. 法律强制的代理权之授予	(142)
4. 代理权授予之瑕疵	(143)
第三节 代理行为的显名主义	(144)
1. 显名主义概说	(144)

2. 显名主义的方式	(144)
3. 代理人不显名的后果	(145)
4. 不重相对人特性之行为	(146)
第四节 代理权之范围	(147)
1. 代理人应在代理权限内作为	(147)
2. 代理行为以法律行为为限	(148)
3. 高度身份行为不得代理	(149)
4. 代理权之滥用	(150)
第五节 无权代理	(151)
1. 及于本人之效力	(152)
2. 及于相对人之效力	(154)
3. 本人与无代理权人之关系	(156)
第六节 表见代理	(156)
1. 概说	(156)
2. 适用表见代理之要件	(157)
3. 举证责任的问题	(160)
第七节 自己代理与双方代理	(162)
1. 自己代理与双方代理之禁止	(162)
2. 自己与双方代理禁令的例外	(162)
3. 例外的例外	(163)
第八节 代理与相近制度之区分	(163)
1. 代理与委任	(163)
2. 冒名行为	(164)
3. 信托行为	(165)
4. 居间	(165)
5. 使者	(165)

6 目 录

第九节 代理权之消灭	(166)
1. 依授权本身之原因而消灭	(166)
2. 代理权基础法律关系的结束	(167)
3. 授权人之撤回	(167)
4. 权利人之舍弃	(168)
5. 由于人的因素之消灭原因	(168)
6. 代理权消灭之结果	(169)
第五章 无因管理	(171)
1. 概说	(171)
2. 适法之无因管理	(171)
3. 适法无因管理之法律效果	(175)
4. 不适法之无因管理	(181)
5. 非真正无因管理	(183)
6. 无因管理与其他请求权之关系	(184)
第六章 不当得利	(186)
第一节 概说	(186)
1. 不当得利请求权概说	(186)
2. 不当得利请求权与类似观念的澄清	(188)
3. 不当得利规定之体系	(189)
4. 不当得利之类型	(191)
第二节 给付型不当得利	(192)
1. 概说	(192)
2. 技术性之给付型不当得利	(192)
3. 实质给付型不当得利	(198)
4. 第 180 条之例外规定	(199)
5. 第 205 条之特殊规定	(203)

第三节 非给付型之不当得利·····	(204)
1. 因侵害所生之不当得利·····	(204)
2. 三角关系不当得利·····	(212)
第四节 不当得利请求权·····	(218)
1. 不当得利请求权之标的与内容·····	(218)
2. 不当得利请求范围之限制·····	(223)
第五节 不当得利请求权适用之界限与 其他请求权之竞合·····	(232)
1. 不当得利请求权适用之界限·····	(232)
2. 其他适用不当得利规定之情形·····	(233)
第七章 侵权行为·····	(236)
第一节 总说·····	(236)
1. 导言——侵权行为法之功能·····	(236)
2. 赔偿责任的体系·····	(239)
第二节 一般侵权行为·····	(242)
第一款 第184条第1项前半的侵权行为·····	(242)
1. 有加害行为·····	(243)
2. 行为须违法·····	(245)
3. 故意或过失·····	(251)
4. 责任能力(侵权行为能力)·····	(254)
5. 须有损害之发生·····	(256)
6. 所受损害须为他人权利·····	(256)
7. 行为与损害间须有相当因果关系·····	(271)
8. 举证责任·····	(277)
第二款 违反善良风俗之侵权行为·····	(278)
1. 体系·····	(278)

2. 个别法定要件	(278)
3. 具体化的类型	(280)
第三款 违反保护他人之法律	(282)
1. 违反保护他人法律侵权责任的本质	(282)
2. 由保护法规变成损害赔偿的途径	(283)
第三节 特殊侵权行为	(287)
第一款 共同侵权行为	(287)
1. 共同加害行为与共犯	(288)
2. 共同危险行为	(291)
3. 单独衡量与总体衡量	(292)
第二款 公务员之侵权行为	(293)
1. 公务员侵权责任之要件	(293)
2. 限制责任的问题	(296)
3. 法律效果	(297)
第三款 法定代理人责任	(297)
1. 总说	(297)
2. 法定代理人责任之推定	(298)
3. 法定代理人之免责要件	(299)
4. 无责任能力人之衡平责任	(300)
第四款 雇用人之责任	(300)
1. 概说	(300)
2. 雇用人责任成立要件	(302)
3. 雇用人之衡平责任	(310)
4. 雇用人之求偿权	(310)
5. 与类似规定之比较	(311)