

國立台灣大學法學叢書(164)

民事法理與判決研究(五)

詹森林 著

國立台灣大學法學叢書(164)

民事法理與判決研究(五)

詹森林 著

元照出版公司

國家圖書館出版品預行編目資料

民事法理與判決研究. 五 / 詹森林著. -- 初版

. -- 臺北市：詹森林出版：元照總經銷，
2007 [民 96]

面；公分. -- （國立臺灣大學法學叢書
；164）

ISBN 978-957-41-4275-0（平裝）

1. 民法－法規論述

584

96000940

本書已列入月旦法學知識庫全文檢索與數位專屬典藏

民事法理與判決研究(五)

5D092PA

2007 年 12 月 初版第 1 刷

作 者 詹森林

出 版 者 詹森林

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 400 元

訂購專線 (02)2375-6688

訂購傳真 (02)2331-8496

郵政劃撥 19246890 元照出版有限公司

Copyright © by Angle publishing Co., Ltd.

登記證號：局版臺業字第 1531 號

ISBN 978-957-41-4275-0

序

本書為拙著「民事法理與判決研究」系列叢書之第五冊，內容包含個人學習台灣民法、信託法、國家賠償法及中國民法心得，除以之見證台灣民事財產法學說理論與法院裁判發展之趨勢外，並作為自我反省與鞭策之用。

本書經台灣大學法學叢書編輯委員會實質審查通過，編為該叢書第164冊，十分感激兩位匿名審查委員之斧正。本書正式出版前，已參酌審查意見而修訂文章內容。

台灣民法繼受歐陸法，尤以德國法為主，故比較法研究之重要性，再三強調，亦不為過。然而，德國法之外，英美民事法理與裁判的認識與運用，亦應加強。英美侵權行為法，案例眾多，資料豐富，論證新鮮，更值借鏡。本書「第三人之故意不法行為與因果關係之中斷」及「中國民法草案侵權責任損害賠償規定之研究」，特別參考英美案例與文獻。今後撰稿，亦將繼續強化英美法之比較研究。

近年來，基礎民法之深入探討，明顯不再屬於台灣年輕法律學子之熱衷科目；出國深造者，更鮮少以基礎民法為鑽研課題。此種現象，著實令人憂心。對照中國積極進行民法立法工作且全力植耕民法基礎研究，尤其深值警惕。台灣民法的永續發展與日益茁壯，有賴全體共同更加努力。本書出版，代表作者以謙卑之心，盡棉薄之力。

本書付梓，承蒙政治大學法學碩士呂彥彬及法研所博士生歐陽勝嘉兩位先生細心校對與精美排版，暨元照出版公司同仁鼎力協助，謹致誠摯謝忱。

詹森林

2007年12月

目 錄

序

• 給付不能—自始客觀不能.....	1
• 給付不能—自始主觀不能.....	33
• 拍賣第三人財產時之物權關係與債權關係 一兼論最高法院九十三年台上字第二八七號判決.....	61
• 借名登記契約之法律關係.....	75
• 承攬瑕疵擔保責任重要實務問題.....	87
• 最高法院二〇〇一年度民事實體法判決回顧.....	113
• 最高法院二〇〇二年度民法判決之研究.....	143
• 最高法院二〇〇二年度契約法判決之研究.....	179
• 台灣信託法最新判決發展.....	213
• 第三人之故意不法行為與因果關係之中斷 一最高法院九十年台上字第七七二號代客泊車判決之研究.....	237
• 國家賠償請求權之消滅時效.....	249
• 中國民法總則草案民事責任規定之研究.....	283
• 中國民法草案侵權責任損害賠償規定之研究 一兩岸民法之比較.....	313

詳 目

● 給付不能—自始客觀不能	1
壹、前 言	3
貳、民法第二四六條之理論與實務	4
一、理論爭議—限於客觀不能或兼含主觀不能	4
二、實務案例	7
參、自始客觀不能之法律效果	15
一、前 言	15
二、契約無效或有效	16
三、返還給付	21
四、賠償損害	26
● 給付不能—自始主觀不能	33
壹、案 例	35
貳、法律行為之效力—自始主觀不能與民法第二四六條之 關係	37
參、債務人之歸責事由	39
一、基本理論	40
二、本文見解	42
肆、債權人之權利	54
一、請求履行	55
二、請求損害賠償	56
三、解除契約或終止契約	58
伍、結 論	59

● 拍賣第三人財產時之物權關係與債權關係	
一兼論最高法院九十三年台上字第二八七號判決	61
壹、前 言	63
貳、拍定人或承受拍賣標之物之債權人為善意	65
參、拍定人或承受拍賣標之物之債權人為惡意	66
一、真正所有人承認拍賣之效力	67
二、真正所有人不承認拍賣之效力	68
肆、九十三年台上字第二八七號判決之研究	68
一、案例事實	68
二、裁判要旨	69
三、系爭拍賣標之物之所有權歸屬	70
四、上訴人對於被上訴人之損害賠償責任	73
● 借名登記契約之法律關係	75
壹、借名登記契約標的財產之返還	77
一、借名登記契約之性質與效力	77
二、借名登記契約與脫法行為、通謀虛偽意思表示、信託及贈與之關係	79
三、標的財產之返還	83
貳、標的財產返還前之處分	84
參、結 論	84

● 承攬瑕疵擔保責任重要實務問題.....	87
壹、民法基本規定.....	89
貳、實務重要見解.....	91
一、關於歸責事由.....	91
二、關於修補瑕疵.....	93
三、關於解除契約.....	96
四、瑕疵擔保義務與承攬報酬義務之同時履行抗辯.....	99
五、工作物完成前之瑕疵擔保責任.....	102
參、保固條款.....	105
一、常見內容.....	105
二、意義與效力.....	107
三、保固期間.....	109
肆、結 論.....	111
● 最高法院二〇〇一年度民事實體法判決回顧.....	113
壹、前 言.....	115
貳、祭祀公業與習慣法.....	115
一、概 說.....	115
二、祭祀公業派下之資格.....	116
三、派下權之讓與.....	120
參、法律行為.....	122
一、約定工程驗收合格，定作人始須給付工程款及返還 履約保證金一附停止條件之法律行為？.....	122
二、表意人之使用人意思表示瑕疵與民法第一〇五條之 類推適用.....	127

三、約定「辦理繼承登記後，始辦理所有權移轉登記」 者，買受人移轉登記請求權消滅時效之起算點·····	130
肆、表現代理·····	132
一、判決要旨·····	132
二、分析討論·····	134
● 最高法院二〇〇二年度民法判決之研究·····	143
壹、前 言·····	145
貳、習慣法·····	145
一、九十一年台上字第三三五號判決·····	145
二、本案之分析·····	147
參、承攬之工作瑕疵與民法第二十八條之適用問題·····	149
一、民法第二十八條之性質·····	149
二、判 決·····	150
三、承攬人之契約責任：瑕疵擔保與不完全給付·····	151
四、承攬人之侵權責任·····	155
五、承攬人之契約責任與民法第二二四條之適用·····	156
六、承攬人之侵權責任與民法一八八條或第二十八條之 適用·····	157
七、本案之分析·····	158
肆、法律行為之一部無效與全部無效·····	163
一、民法第一一一條之解釋適用·····	163
二、九十一年台上字第八二一號判決·····	164
伍、定作人之瑕疵擔保損害賠償請求權在新、舊法之消滅 時效期間問題·····	166
一、問題說明·····	166

二、九十一年台上字第七三〇號判決·····	167
陸、拍賣所得價款不當分配之不當得利法律關係·····	171
一、最高法院關於拍賣上不當得利之重要見解·····	171
二、最高法院九十一年台上字第八二七號判決要旨及問 題說明·····	173
三、判例及學說見解·····	174
四、本文看法·····	175
 ● 最高法院二〇〇二年度契約法判決之研究·····	179
壹、前 言·····	181
貳、契約之成立與效力·····	181
一、分管契約之訂立·····	181
二、以遺產為標之物之贈與契約之效力·····	186
參、買賣契約·····	195
一、出賣人遲延辦理移轉登記致土增稅額增加時之賠償 責任·····	195
二、出賣人違反非主給付義務之債務不履行與買賣 契約之解除·····	203
肆、租賃契約與使用借貸契約之比較—民法第四二五條在 使用借貸關係上有無類推適用餘地？·····	207
一、裁判要旨·····	207
二、分析研究·····	207
伍、結 論·····	211

● 台灣信託法最新判決發展.....	213
壹、前 言.....	215
貳、信託之意義.....	217
參、信託與借名登記.....	219
一、借名登記契約基本事項.....	219
二、借名登記契約與信託契約之區別.....	221
三、借名登記契約與信託法之關係.....	224
肆、信託與信託讓與擔保.....	226
一、信託讓與擔保基本概念.....	226
二、信託讓與擔保是否為信託法之信託？.....	228
三、信託讓與擔保受讓人（即債權人）就擔保物取償之 程序.....	229
四、信託讓與擔保契約之終止.....	231
伍、受託人違反信託本旨處分信託財產之不當得利責任.....	232
陸、結 論.....	235
● 第三人之故意不法行為與因果關係之中斷	
一最高法院九十年台上字第七七二號代客泊車判決之研究.....	237
壹、案例事實及判決要旨.....	239
貳、前 言.....	240
參、英美法重要案例.....	241
一、關於第三人行為之強度.....	241
二、關於第三人之故意或過失及其行為之可預見性.....	242
三、被告之防止義務與因果關係之中斷.....	242
肆、本案之評釋.....	245

一、代客泊車業者保管汽車及其鑰匙之義務.....	245
二、業者違反義務與顧客發生損害間之因果關係.....	246
伍、結 論.....	247
● 國家賠償請求權之消滅時效.....	249
壹、前 言.....	251
一、國家賠償責任之類型.....	251
二、國家之求償權.....	253
三、消滅時效.....	254
貳、兩年之消滅時效.....	256
一、時效起算點.....	257
二、台北市政府案例.....	262
參、五年之消滅時效.....	265
一、時效起算點.....	265
二、實務案例檢討.....	266
肆、土地法第六十八條請求權之消滅時效.....	267
一、最高法院判決.....	268
二、本文見解.....	271
伍、消滅時效之中斷.....	272
一、實務判決.....	272
二、本文見解.....	278
陸、消滅時效完成之效果.....	279
一、實務判決.....	279
二、本文見解.....	280
柒、結 論.....	281

● 中國民法總則草案民事責任規定之研究	283
壹、前 言	285
貳、「民事責任」草案要旨	286
參、不必要的重複規定	287
一、總則編的立法功能	287
二、重複的條文	288
三、重複規定的原因與解決方法	290
肆、民事責任請求權基礎—民法草案總則編第九十二條至 第九十四條的分析檢討	291
一、違約責任—民法草案的違約責任請求權基礎	291
二、侵權責任	295
三、總則編草案第九十二條至第九十四條的適用疑義與 存在價值	299
伍、違約責任與侵權責任的競合關係—民法草案總則編 第九十五條的分析檢討	303
陸、民事責任的獨立性、優先性與強制執行—民法草案總 則編第九十六條至第九十八條的分析檢討	306
一、草案內容	306
二、民事責任獨立性	307
三、民事賠償責任優先性	308
四、民事責任的強制執行	309
柒、結 論	310

● 中國民法草案侵權責任損害賠償規定之研究	
一兩岸民法之比較	313
壹、前 言	315
一、中國民法草案侵權責任損害賠償規定要旨	315
二、台灣民法侵權責任損害賠償規定概述	316
三、本文內容要旨	321
貳、損害賠償之一般規定	322
一、中國民法草案侵權責任之請求權體系	322
二、中國民法草案侵權責任第八條的立法功能	326
參、對於「捨己救人」之受害人的侵權賠償與補償	327
一、侵權人對受害人的賠償責任	328
二、受益人對受害人的補償	328
肆、侵害人身所生財產上損害的金錢賠償	329
一、金錢賠償的項目	329
二、損害賠償的情事變更	334
伍、侵害姓名權、名譽權、肖像權、隱私權等財產上損害賠償	336
一、以侵權人獲得的利益作為受害人所受的損失	337
二、賠償金額的酌定	341
陸、精神損害賠償	344
一、精神損害賠償的請求權人	345
二、精神損害賠償數額的酌定因素	349

柒、損失分擔.....	350
一、中國民法草案侵權責任法第二十條規定.....	350
二、台灣民法第一八七條第三項及第一八八條第二項規定.....	351
三、立法功能的發揮.....	354
捌、結論與建議.....	355

給付不能－自始客觀不能*

目 次

壹、前 言

貳、民法第二四六條之理論 與實務

- 一、理論爭議－限於客觀
不能或兼含主觀不能
- 二、實務案例

參、自始客觀不能之法律效果

- 一、前 言
- 二、契約無效或有效
- 三、返還給付
- 四、賠償損害

* 原刊載於月旦法學教室，試刊號，民國九十一年十月，第五十頁至第五十六頁；月旦法學教室，第二期，民國九十一年十二月，第五十三頁至第六十一頁。

