

【裁判字號】102,台上,234

【裁判日期】1020131

【裁判案由】請求給付工程款

【裁判全文】

最高法院民事裁定

一〇二年度台上字第二三四號

上訴人 榮民工程股份有限公司

法定代理人 王央城

訴訟代理人 李家慶律師

梅芳琪律師

蔡佳君律師

被上訴人 交通部臺灣區國道新建工程局

法定代理人 曾大仁

訴訟代理人 孔繁琦律師

劉嘉怡律師

上列當事人間請求給付工程款事件，上訴人對於中華民國一〇一年三月十三日台灣高等法院第二審判決（一〇〇年度建上字第六九號），提起上訴，本院裁定如下：

主 文

上訴駁回。

第三審訴訟費用由上訴人負擔。

理 由

按上訴第三審法院，非以原判決違背法令為理由，不得為之。又提起上訴，上訴狀內應記載上訴理由，其以民事訴訟法第四百六十九條所定事由提起第三審上訴者，應於上訴狀內表明原判決所違背之法令及其具體內容、暨依訴訟資料合於該違背法令之具體事實。其依同法第四百六十九條之一規定提起上訴者，並應具體敘述為從事法之續造、確保裁判之一致性或其他所涉及之法律見解具有原則上重要性之理由。同法第四百六十七條、第四百七十條第二項分別定有明文。而依同法第四百六十八條規定，判決不適用法規或適用不當者，為違背法令；依同法第四百六十九條規定，判決有該條所列各款情形之一者，為當然違背法令。是當事人提起第三審上訴，如合併以同法第四百六十九條及第四百六十九條之一之事由為上訴理由時，其上訴狀或理由書應表明該判決所違背之法令條項，或有關判例、解釋字號，或成文法以外之習慣或法理等及其具體內容，暨係依何訴訟資料合於該違背法令之具體事實，並具體敘述為從事法之續造、確保裁判之一致性或其他所涉及之法律見解具有原則上重要性之理由。如未依上述方法表明，或其所表明者與上開法條規定不合時，即難認為已合法表明上訴理由，其上訴自非合法。本件上訴人對於原判決提起第三

審上訴，雖以該判決違背法令為由，惟核其上訴理由狀所載內容，係就原審認定兩造於民國九十四年六月二十四日簽訂「東西向快速公路八里新店線八里五股段第C八〇四標觀音段及交流道工程」契約（下稱系爭契約），由上訴人以總價新台幣二十二億五千五百萬元承攬該工程，系爭契約就「施工臨時便道」工作項目已約定以一式計價給付，被上訴人並未指示上訴人增加施作「打設便道鋼板樁」及「鋪設混凝土路面」，上訴人此項施作標的均屬系爭契約所定「施工臨時便道」工項範圍，非屬新增工作項目，且上訴人於九十六年間所提送之施工便道計畫亦未經被上訴人審核同意，兩造復未完成議價程序，又未簽署契約變更書，自未達成協議變更契約之合意，即不發生協議變更契約之效力。上訴人主張被上訴人就伊施作上開打樁鋪路所額外增加之工程款負有給付義務，而對被上訴人為系爭請求，應屬無據等事實及取捨證據、解釋契約之職權行使，指摘其為不當，並就原審所為論斷，泛言未論斷或論斷矛盾、違法，而非表明該判決所違背之法令及其具體內容，暨依訴訟資料合於該違背法令之具體事實；亦未具體敘述為從事法之續造、確保裁判之一致性或其他所涉及之法律見解具有原則上重要性之理由，難認其已合法表明上訴理由。依首揭說明，應認其上訴為不合法。未查契約當事人約定其契約之變更須用一定方式者，在該方式未完成前，推定其契約未經變更，此觀民法第一百六十六條規定意旨自明。被上訴人於九十五年八月十四日召開之「第八〇四標工程施工困難案研商會議」，該研商會議僅係協調會性質，為兩造所不爭，並有第一審言詞辯論筆錄所載可稽（見一審卷第一七二頁背面）；且系爭契約一般條款第E・一〇條關於「契約變更書」約定：「契約變更經工程司與承包商達成協議後，由主辦機關（或被授權之工程司）編製契約變更書。契約變更書經主辦機關（或被授權之工程司）及承包商雙方簽署後生效」等旨，是如依兩造協議變更契約者，則於兩造達成協議而簽署契約變更書時，發生契約變更之效力，乃原審所確定。另觀前開研商會議紀錄結論第七點中載：「請中興顧問公司（指中興工程顧問股份有限公司，即被上訴人就系爭工程之工程司代表）辦理新增該兩項工作項目之契約變更作業，同時請榮工公司（指上訴人）提報確實可行之施工便道計畫送審同意後，……」等語；又中興顧問公司尚無決定契約變更之權限，被上訴人並未審核同意上訴人所提送之施工便道計畫，復未進行後續契約變更程序，兩造更未簽署契約變更書，為原審認定之事實，顯亦難謂兩造有何達成協議而簽署契約變更書之情事。原審因認其不發生協議變更契約之效力，進而維持第一審所為上訴人敗訴之判決，駁回其上訴，核無違背法令情形，附此敘明。

據上論結，本件上訴為不合法。依民事訴訟法第四百八十一條、第四百四十四條第一項、第九十五條、第七十八條，裁定如主文。

中 華 民 國 一〇二 年 一 月 三十一 日

最高法院民事第二庭

審判長法官 陳 淑 敏

法官 沈 方 維

法官 吳 謀 焰

法官 林 恩 山

法官 簡 清 忠

本件正本證明與原本無異

書 記 官

中 華 民 國 一〇二 年 二 月 十九 日

E