

- **消保法**（規範商品及服務責任）
  - **懲罰性賠償金**（非違約金，消保法特有規定）
    - **消保法 7~9**（含製造、進口、經銷商）
      - 請求損害賠償的權利為**侵權責任**（非契約責任，因不以契約關係為必要）
      - **197 侵權責任消滅時效為兩年**（散落於**特別民法**之侵權責任消滅時效亦為兩年 eg **公司法 23**）
      - 侵權行為之損害賠償金額（目的在於**填補損害**）
        - **差額說**
      - 可能因為 **侵權行為之損害賠償金額 過小**（幾百塊），而使消費者**不願提起訴訟**，故為**嚇阻企業經營者因循苟且之惡行**，企業經營者實際應賠償金額項目如下
        - **侵權行為之損害賠償金額 + 懲罰性賠償金**
        - **消保法 51（\*\*\* 重要性較消保法7~9高）** 依本法所提之訴訟，因企業經營者之**故意**所致之損害，消費者得請求**損害額五倍以下**之懲罰性賠償金；但因**重大過失**所致之損害，得請求**三倍以下**之懲罰性賠償金，因**過失**所致之損害，得請求損害額一倍以下之懲罰性賠償金。
          - 依本法所提之訴訟
            - **消保法 7~9之相關請求權，才可以使用消保法 51**
        - 賠償金額高低依企業經營者主觀惡行
          - 常見於**美國法**（其懲罰性賠償金沒有上限）
        - 相關爭點（民法考試**不一定會考特別民法之爭點**）
          - 爭點1 消保法 51之酌定基礎 **是否包含非財產之損害賠償金額（慰撫金）**（大法庭裁定）
            - 損害額 20萬
              - 財產損害 15萬
              - **非財產損害 5萬（慰撫金）**
            - 計算懲罰性賠償金之倍數時，是否要納入非財產之損害賠償金額（慰撫金）
              - **損害額 + 損害額（計算二次非財產損害） or 損害額 + 財產損害（計算一次非財產損害）**
              - 非財產之損害賠償金額（慰撫金）
                - **是否要遵循重複評價禁止原則（一事不二罰）**
              - 非屬重複評價之原因
                - 重複評價禁止原則（一事不二罰）指的是懲罰，而非**財產損害賠償之目的為填補損害，而非懲罰**
                - 且非財產之損害賠償金額（慰撫金）**訂定標準未考量惡性**
            - 大法庭裁定
              - 遇到沒有思考過的爭點，由下列兩方向論述
                - **文義解釋**
                  - 條文中損害額，**並無排除非財產之損害賠償金額（慰撫金）**
                - **目的解釋**
                  - 懲罰性賠償金之目的為懲罰惡行，而非財產之損害賠償金額（慰撫金）目的為**填補損害，而非懲罰**
              - 故採肯定說
                - 消保法 51之酌定基礎**包含非財產之損害賠償金額（慰撫金）**
            - 爭點2 消費者或第三人因消費事故已故，**繼承權人**得否請求懲罰性賠償金（價值參考裁判）
              - 請求權主體為消費者、第三人，若其已故，會**喪失權利主體**的地位
              - 價值參考裁判
                - 肯定說理由
                  - **舉輕以明重**之法則
                    - 指法律上的規定如果規範情節比較輕的事實，那麼在解釋上，性質相雷同且情節更加嚴重的事實，當然也包括在規範的效力範圍內。
                  - **生命法益之位階高於身體、健康、財產法益**
      - 191-2 動力交通工具駕駛人侵權行為責任
        - 已講
      - 191-3 一般危險之責任
        - 一般性規定
        - 191-3 經營一定事業或從事其他工作或活動之人，其**工作或活動之性質或其使用之工具或方法** 有生損害於他人之危險者，對他人之損害應負賠償責任。**但**損害**非由於**其工作或活動或其使用之工具或方法所致，或於防止損害之發生已盡相當之注意者，不在此限。
          - **但書**
            - 非由於
              - **推定因果**

- 防止損害之發生已盡相當之注意
- 推定過失

以上侵權行為之損害賠償請求權 皆結束

以下為侵權行為之損害賠償之共通法律效果

- 侵權行為之損害賠償方法
  - eg
    - 甲 損害 乙 車
    - 甲 把其送修回復原狀 10萬，惟因事故車市價跌3萬
  - 損害賠償法所保護之利益
    - 完整利益（技術性貶值）
      - 回復損害發生前狀態之利益
        - 可以回復原狀
      - 甲 把其送修回復原狀 10萬
    - 價值利益（交易性貶值）
      - 因加害事由使被害人財產受有損害減少之價值
        - 影響交易市場的行情
        - 無法回復原狀
      - 惟因事故車市價跌3萬
  - 上述 損害賠償法所保護之利益 分類，會涉及到賠償方法上的選擇
    - 概念
      - 損害賠償以回復原狀為原則，金錢賠償為例外
    - 故
      - 完整利益（技術性貶值）
        - 屬回復原狀
        - 可透過（下列二選一，選擇之債）
          - 回復原狀（213--1）
          - 金錢賠償（213--3）
      - 價值利益（交易性貶值）
        - 屬金錢賠償
        - 只能透過金錢賠償（215）
          - 215 不能回復原狀或回復顯有重大困難者，應以金錢賠償其損害。
  - 213
    - 213--1（回復原狀） 負損害賠償責任者，==除法律另有規定或契約另有訂定外==，應回復他方損害發生前之原狀。
    - 213--2 因回復原狀而應給付金錢者，自損害發生時起，加給利息。
    - 213--3（金錢賠償） 第一項情形，債權人得請求支付回復原狀所必要之費用，以代回復原狀。
  - 214 應回復原狀者，如經債權人定相當期限催告後，逾期不為回復時，債權人得請求以金錢賠償其損害。
    - 損害賠償以回復原狀為原則，金錢賠償為例外
      - 213--1 + 214
    - but 已經增訂213--3，故一般向他人請求賠償之方法，已改為213--3
      - 自己回復原狀後，其相關估價單即回復原狀之必要費用，再向對方索賠
      - 增訂213--3後，回復原狀 與 金錢賠償，即無所為原則與例外之分，皆為債權人可以選擇之選項（選擇之債）
- 侵權行為之損害賠償範圍（填補損害）
  - 216
    - 216--1 損害賠償，除法律另有規定或契約另有訂定外，應以填補債權人所受損害及所失利益為限。
      - 賠償範圍（完全賠償原則）
        - 所受損害（積極損害）
          - 使被害人既有財產之減少
            - 完整利益（技術性貶值）
            - 價值利益（交易性貶值）
          - eg 支出之醫藥費
        - 所失利益（所失利益）
          - 使被害人財產應增加而未增加，因較難認定，故有216--2
          - eg 不能上班之薪資損失
      - 216--2 依通常情形，或依已定之計劃、設備或其他特別情事，可得預期之利益，視為所失利益。
    - 賠償範圍之特別規定

- **218-1 讓與請求權（※ 三人關係，且有兩個賠償義務人，避免雙重得利）**
  - 218-1-1 關於物或權利之喪失或損害，負賠償責任之人，得向損害賠償請求權人，請求讓與基於其物之所有權或基於其權利對於第三人之請求權。
  - 218-1-2 第二百六十四條之規定，於前項情形準用之。
    - 264
      - 264--1 因契約互負債務者，於他方當事人未為對待給付前，得拒絕自己之給付。但自己有先為給付之義務者，不在此限。
      - 264--2 他方當事人已為部分之給付時，依其情形，如拒絕自己之給付有違背誠實及信用方法者，不得拒絕自己之給付。
- eg
  - 甲 車 421 租賃契約 乙
  - 承租人 對租賃物 有保管義務
  - 乙 把車 停在馬路中央
  - 丙 have an accident with 乙
  - **丙 過失**
  - **乙 未盡保管責任**
  - **甲 可以對 乙丙 請求損害賠償**
    - **甲對乙 主張 432--2 保管責任之違反**
    - **甲對丙 主張 184--1前段、184--2、191-2**
  - 若 甲 車之損害 20萬，甲可以跟乙丙要多少錢？
    - 因乙丙不認識，可能重複賠償，甲有雙重得利之可能
    - **乙 可以跟甲主張 218-1 讓與請求權（丙亦同）**
      - 請甲 把對丙的請求權 讓與給乙
- 減免賠償之三制度
  - **損益相抵（216-1）：禁止得利**
  - **與有過失（217）：與有責任之損害分配**
  - 賠償酌減（218）：損害賠償之社會化
  - **損益相抵（216-1）：禁止得利**
    - 216-1 基於同一原因事實 受有損害並受有利益者，其請求之賠償金額，應扣除所受之利益。
      - 應扣除所受之利益，but不含
        - **奠儀、慰問金**
        - **社會安全給付、保險**
          - 勞工保險條例之給付
          - 工廠法之補助費用撫卹費
          - 公務員撫卹法之撫卹金
      - **扶養費**
  - **與有過失（217）：與有責任之損害分配**
    - eg
      - 甲 have an accident with 乙
      - 主因（say 有80%責任）
        - 甲超速
      - 次因（say 有20%責任）
        - 乙未走斑馬線（與有過失）
          - 原本損害賠償金額100萬
          - 因與有過失，故僅能獲得 $100 \times 0.8 = 80$ 萬
  - **217（立法目的：公平原則）**
    - 217--1 損害之發生或擴大，被害人與有過失者，法院得減輕賠償金額，或免除之。
    - 217--2（與有過失之解釋） 重大之損害原因，為債務人所不及知，而被害人不預促其注意或怠於避免或減少損害者，為與有過失。
      - eg 看醫生前，填問卷表單，詢問過敏物、有無開過刀、病史等，盡其詢問之義務
    - 217--3 前二項之規定，於**被害人之代理人或使用人與有過失者，準用之**。
      - 因被害人之代理人或使用人，**是在擴展被害人之經濟社會活動，本於損益同歸法理**，被害人要承擔其代理人或使用人之過失
  - eg
    - 使用人
      - **搭乘友人汽車、機車（無償，無對價關係，故算使用人）**
      - 計程車司機（有對價關係，無法指揮監督，故不算使用人）
      - 搭乘捷運（有對價關係，無法指揮監督，故不算使用人）
      - 搭乘客運（有對價關係，無法指揮監督，故不算使用人）

- 搭乘飛機（有對價關係，無法指揮監督，故不算使用人）
  - ...
- 即便是**無過失責任**，若被害人與有過失，還是可以適用**217**
- 間接被害人要承擔直接被害人之與有過失**
  - 直接被害人
    - 生命權被侵害者
    - 失去權利能力，故不可能當原告
  - 間接被害人**
    - 原告**
      - 192**
        - 支出醫療及增加生活上需要之費用或殯葬費之人
      - 194**
        - 父、母、子、女及配偶
    - 要承擔直接被害人之與有過失
- 賠償酌減（218）：損害賠償之社會化（不可能考）
  - 218 損害**非因故意或重大過失**所致者，如其賠償致賠償義務人之生計有**重大影響**時，法院得減輕其賠償金額。
  - 哭窮抗辯，下跪條款，很少會成立
- 侵權行為之損害賠償 **其他**
  - 197（損害賠償請求權之**消滅時效與不當得利之返還**）
    - 197--1 因侵權行為所生之損害賠償請求權，自請求權人**知有損害及賠償義務人**時起，**二年**間不行使而消滅，**自有侵權行為時起，逾十年者亦同（不知）**。
    - 197--2 損害賠償之義務人，**因侵權行為受利益**，致被害人**受損害者**，於前項時效完成後（**2 or 10年**），仍應依關於**不當得利（15年）**之規定，返還其所受之利益於被害人。
    - 判例（\* \* \*）
      - 公害案件**
        - 自有侵權行為時起，逾十年者亦同（不知的情況下）
          - 仍須以構成要件該當為前提
          - 損害未發生前，構成要件未該當，無從起算侵權時效
          - 有行為時，構成要件不一定該當**
            - 除了排放廢氣廢水（行為），損害（疾病）要真的發生，才算構成要件該當，時效才開始起算
    - 198（拒絕履行權）**
      - 198 因侵權行為對於被害人取得債權者，被害人對該債權之**廢止請求權**，**==雖因時效而消滅（92）**，仍得拒絕履行**==**。
      - 常見於詐欺（侵權行為）**
      - eg
        - 甲 有一真古董花瓶
        - 甲被乙 騙
        - 甲 345 買賣契約 乙
          - 20萬（真品價格） > 2000塊（贗品價格）
        - 甲對乙 可以主張
          - 92 意思表示之不自由之撤銷權**
            - 形成權**，除斥期間一年（發現被騙後起算）
          - 若甲未**在一年內撤銷意思表示**，其買賣契約有效
            - 此時，若乙可以對甲 主張 348 出賣人之移轉財產權及交付標的物之義務，對甲並不公平
            - 故有規範 198 拒絕履行
              - 甲主張 **198 拒絕履行 抗辯 乙之348 請求權**
  - 以上侵權行為結束
  - 侵權行為最重要**
    - 184--1前段 保護客體**
    - 188 僱用人之責任**
    - 法人侵權 適用 184**
  - 債總**之第二個重點
    - 侵權行為（第一個重點）**
    - 契約責任（第二個重點）**
      - 債務不履行**
  - 債務不履行**
    - 於**過失責任主義**底下
    - 故須有債務人有 **過失為前提**，債務人才需要負責
      - 歸責事由**



- 債務不履行
  - 須具備可歸責事由（前提）
  - 障礙態樣（債務不履行之態樣）
    - 給付遲延（債務人尚未給付）
      - 客觀上，給付還可能實現
    - 給付不能（債務人尚未給付）
      - 客觀上，給付已不可能實現
    - 不完全給付（債務人已給付，but 給付有瑕疵，未依照債之本旨（不完全））
      - 已交付車，but車有瑕疵
      - 已開完刀，but開刀有瑕疵
- 可歸責事由
  - 可歸責 與 過失 相異之處
    - 過失
      - 注意義務之違反
        - 抽象輕過失
        - 具體輕過失
        - 重大過失
    - 違法行為之主觀要件
      - 可歸責
        - 契約責任
          - 發生於當事人之間
          - 故當事人可以自行約定其注意義務程度
            - 可透過契約約定調整注意義務程度
          - 具有調節性
            - 可透過契約約定
        - 契約又分
          - 有償（有對價關係）
          - 無償（無對價關係）
          - 上述分類之注意義務標準亦可以不同
            - 535 受任人之依從指示及注意義務（委任契約）
              - 收律師費之委任
                - 注意義務程度
                  - 抽象輕過失
              - 不收律師費之委任
                - 注意義務程度
                  - 具體輕過失
          - but 若無契約約定、法律（債各）規定，則可歸責還是要以抽象輕過失（善良管理人）之標準為主
            - 原則：抽象輕過失
    - 過失
      - 侵權責任
        - 發生於一般人之間
        - 標準要一樣（抽象輕過失（民法侵權行為之條文））
        - 不具有調節性（因其一般性）
          - 無法透過契約約定
      - 故在論述侵權行為之請求權時，不要提到可歸責事由