

✓ outline of 行為能力之無權代理

- 無權代理
 - **1088-2** 但書目的性擴張於法定代理
 - 違反法定代理之目的皆解釋為無權代理
 - 法定代理之目的
 - 保護未成年、促進未成年之司法自治
 - 無行為能力
-
- 對限制行為能力人而言，法代之代理行為亦有可能產生無權代理（民法沒有明確對法代之代理權加以限制）
 - 目的性擴張（同類推適用 進行法律漏洞之填補） **1088-2**但書
 - 違反未成年人利益即構成無權代理
 - 此時無行為能力跟限制行為能力皆適用
 - 甲跟乙借錢 474，甲無不動產，**無權代理**五歲的小孩丙（本身不能為意思表示 由甲代理） 簽保證契約 739
 - 法定代理之目的：保護未成年、促進未成年之司法自治
 - 只要**違反立法目的**皆解釋為無權代理
 - 由立法目的限縮代理權範圍 **1087 1088**
 - 1087（定義） 未成年子女，因**繼承、贈與或其他無償取得**之財產，為其特有財產
 - 1088（***）
 - 1088-1 未成年子女之特有財產，由父母共同管理
 - 1088-2 父母對於未成年子女之特有財產，有使用、收益之權。但**非**為子女之利益，**不得**處分之（**目的性擴張於法定代理**）
 - 特有財產：紅包
 - 規範之行為**為處分 非代理**
 - 代理與處分不同
 - 該條文只管到處分 目的過於狹隘
 - 應將1088條但書之目的性擴張為代理行為
 - 無行為能力
 - 法代：76 無行為能力人由法定代理人**代為**意思表示，並**代受**意思表示
 - 自為：75 無行為能力人之意思表示，無效；雖**非**無行為能力人，而其意思表示，係在**無意識或精神錯亂中所為者**亦同
 - 無法自己為意思表示

✓ outline of 行為能力之監護宣告、輔助宣告

- 監護宣告
 - **非僅**未滿18歲 須受意思表示的保護
 - **不能 為意思表示或受意思表示**，或**不能辨識其意思表示**
 - 由法律上利害關係人申請（檢察官等...）
 - 無行為能力
 - 無太多的彈性 故增訂輔助宣告
- 輔助宣告
 - **為**意思表示或**受**意思表示，或**辨識**其意思表示之能力**顯有不足者**
 - **原則有行為能力**
 - **例外** 重大財產、身份行為（15-2-1）**沒有**行為能力
 - **再例外** 純獲法律上利益，或依其年齡及身分、日常生活所必需（15-2-1但書）為 **有** 行為能力
 - 15-2-2 **第七十八條至第八十三條**規定，於未依前項規定得輔助人同意之情形，**準用之**
- 監護宣告、輔助宣告 由法院彈性調整
- **更重大的身份行為（結婚或訂立遺囑）**
 - 一般**不可轉讓或代理**

除由年齡區分三階段外 還有

- **監護宣告**制度
 - **非僅**未滿18歲 須受意思表示的保護
 - 14-1 對於因精神障礙或其他心智缺陷，致**不能 為意思表示或受意思表示**，或**不能辨識其意思表示**之效果者，**法院**得因本人、配偶、四親等內之親屬、最近一年有同居事實之其他親屬、**檢察官**、主管機關、社會福利機構、輔助人、意定監護受任人或其他利害關係人之聲請，為**監護之宣告**。

- 檢察官代表公益、國家
- 利害關係人：法律上利害關係人（非事實上利害關係人）
- 15 受監護宣告之人，無行為能力
- 只有監護宣告並無太多的彈性 > 增訂輔助宣告
 - 90歲老朋友
 - 可為簡單的法律行為 eg 買東西
 - 重要的法律行為 eg 不動產被騙 簽高額保單
- 輔助宣告制度
 - 15-1-1 對於因精神障礙或其他心智缺陷，致其為意思表示或受意思表示，或辨識其意思表示效果之能力，顯有不足者，法院得因本人、配偶、四親等內之親屬、最近一年有同居事實之其他親屬、檢察官、主管機關或社會福利機構之聲請，為輔助之宣告。
 - 14-3 法院對於監護之聲請，認為未達第一項之程度者，得依第十五條之一第一項規定，為輔助之宣告
 - 15-1-3 受輔助宣告之人有受監護之必要者，法院得依第十四條第一項規定，變更為監護之宣告
 - 監護宣告、輔助宣告 由法院彈性調整

	要件	效力
監護宣告	不能（14）	無（15）
輔助宣告	顯有不足（15-1）	（＊＊＊） 原則有行為能力 （原則有行為能力）例外 重大財產、身份行為（15-2-1）沒有行為能力 （重大財產、身份行為）再例外（15-2-1但書）為 有 行為能力

15-2-1 受輔助宣告之人為下列行為時，應經輔助人同意。但純獲法律上利益，或依其年齡及身分、日常生活所必需者，不在此限：（型態同77但書，但受輔助宣告之效果 與 7-18歲限制行為能力仍舊不同，7-18歲限制行為能力：原則無行為能力 例外才有）

- 一、為獨資、合夥營業或為法人之負責人。創業
- 二、為消費借貸、消費寄託（開戶、存錢（消費寄託契約））、保證、贈與或信託。金融行為
- 三、為訴訟行為。
- 四、為和解、調解、調處或簽訂仲裁契約。與訴訟行為差不多
- 五、為不動產、船舶、航空器、汽車或其他重要財產之處分、設定負擔、買賣、租賃或借貸。
- 六、為遺產分割、遺贈、拋棄繼承權或其他相關權利。
- 七、法院依前條聲請權人或輔助人之聲請，所指定之其他行為。

- 概括上述七款為 重大財產行為、重大身份行為（除結婚或訂立遺囑外），應經輔助人同意
 - 違反之效果
 - 15-2-2 第七十八條至第八十三條規定，於未依前項規定得輔助人同意之情形，準用之
 - 78 限制行為能力人所為之單獨行為會無效
 - 79 契約效力未定
 - 80 81 82 效力未定之契約 承認權 催告權 撤回權
 - 83 強制有效之行為
 - 上述即準用限制行為能力人之規範
 - 更重大的身份行為（結婚或訂立遺囑）
 - 一般不可轉讓或代理
 - 受監護宣告者回復常態有意識能力（即75後段情形外）時，還是可以為重大身份行為，不用監護人代理

以上為行為能力

- ✓ 權利能力、行為能力、責任能力
- 權利能力：是人都有
 - 行為能力：採形式判斷
 - 責任能力：採 個案判斷、實質判斷（故即便未成年也會有責任能力）

以下為責任能力

- 權利能力：是人都有

- **行為能力**：管法律行為（eg 交易行為）
 - 採**形式判斷**
 - 未滿18歲即未成年（以**年齡**來判斷）
- **責任能力**：可否為自己的違法行為負擔
 - **侵權行為責任**
 - **債務不履行責任**
 - **罪責...**
 - 採 **個案判斷、實質判斷**（故即便**未成年**也會有**責任能力**）
 - 有**識別能力**即有責任能力
 - 識別能力
 - 係指**認識其法律行為應負責任**、**辨別是非利害之能力**，且係在**個案**上作判斷，與行為能力的判斷不同
- 例子
 - 甲受**監護宣告**，當其恢復常態時
 - 買車：**345 買賣契約**
 - **不成立**：行為能力 採 形式 判斷 因受監護宣告
 - have an accident with others：**184 侵權行為的損害賠償責任**
 - 184 因**故意或過失**，不法侵害他人之權利者，負**損害賠償責任**。故意以背於善良風俗之方法，加損害於他人者亦同
 - **成立**：責任能力採個案實質判斷

以下為人格權

✓ **人格權**

- 人格權類型
 - **特別人格權**：法律 **明文** 規定
 - **一般人格權**：法律**尚未明文**，可能需**透過判決承認**
- 人格權、生命權相關法條
 - 195-1 不法侵害他人之**身體、健康、名譽、自由、信用、隱私、貞操（性自主決定權）**，或不法侵害**其他人格法益而情節重大者**，被害人雖 **非財產上之損害**，亦得請求賠償相當之金額（**慰撫金**）。其名譽被侵害者，**並**得請求回復名譽之適當處分
- 自然人
 - 權利、行為、責任能力
 - 人格權保護
 - **類型**
 - **特別人格權**
 - 特別：在此**非優先適用**之關係，而是**被立法者發現而規定於法條中**，**法律特別明文**
 - 195（＊＊＊）：
 - 195-1 不法侵害他人之**身體、健康、名譽、自由、信用、隱私、貞操（性自主決定權）**，或不法侵害**其他人格法益而情節重大者**，被害人雖 **非財產上之損害**，亦得請求賠償相當之金額（**慰撫金**）。其名譽被侵害者，**並**得請求回復名譽之適當處分
 - 身體、健康、名譽、自由、信用、隱私、貞操：立法者已**明文**列出，為特別人格權
 - **其他人格法益**：立法者尚未發現之一般人格權
 - 賠償相當之金額
 - 賠償非財產上之損害 稱慰撫金
 - **一般人格權**
 - 一般：人格權種類非僅立法者規定的那一些，會隨時空變遷具體化出來，法律**尚未明文**，可能需**透過判決承認**
 - 保護方法

✓ **outline of 侵權行為之體系**

- **行為**（責任**成立**之層次：檢討要件是否該當）
- **權利侵害**（責任**範圍**之層次：哪些損害可以賠償，因果關係）
 - 財產權
 - **非財產權**
- **損害賠償**
 - **財產權侵害**
 - 財產侵害之財產賠償

- 財產侵害之非財產賠償
 - 依現行法規，財產權侵害 無法請求 非財產損害之損害賠償（各國規定不一）
 - 因18-2（*） 前項（18-1）情形，以法律有特別規定者為限，得請求損害賠償或慰撫金。
 - 法律有特別規定者為限
 - 明文規定
 - 其他人格法益
- 非財產權侵害
 - 非財產侵害之財產賠償
 - 193：for 被害人
 - 192
 - 192-1：for 間接被害人
 - 192-2：for 被害人對於第三人負有法定扶養義務者
 - 非財產侵害之非財產賠償
 - 195-1
 - for 被害人本人
 - 寫195-1時，建議18-2一起寫
 - 194：
 - for 被害人之父、母、子、女及配偶（身份限定）

- 侵權行為 之體系
 - 甲 have an accident with 乙
 - 行為（責任成立之層次：檢討要件是否該當）
 - 權利侵害（責任範圍之層次：哪些損害可以賠償，因果關係）
 - 損害賠償
 - 行為：開車
 - 權利
 - 財產權
 - 車子所有權
 - 非財產權
 - 身體權
 - 賠償
 - 財產權侵害
 - 財產賠償（財產侵害之財產賠償）
 - 修車費用
 - 非財產賠償（財產侵害之非財產賠償）
 - 依現行法規，財產權侵害 無法請求 非財產損害之損害賠償（各國規定不一）
 - 18-1 人格權受侵害時，得請求法院除去其侵害；有受侵害之虞時，得請求防止之。
 - 因18-2（*） 前項（18-1）情形，以法律有特別規定者為限，得請求損害賠償或慰撫金。
 - 需有 法律明文規定才能請求
 - 例如195-1 不法侵害他人之身體、健康、名譽、自由、信用、隱私、貞操（性自主決定權），或不法侵害其他人格法益而情節重大者，被害人雖 非財產上之損害，亦得請求賠償相當之金額（慰撫金）。其名譽被侵害者，並得請求回復名譽之適當處分
 - 非財產權侵害
 - 財產賠償（非財產侵害之財產賠償）
 - 醫藥費
 - 193 不法侵害他人之身體或健康者，對於被害人因此喪失或減少勞動能力或增加生活上之需要時，應負損害賠償責任。
 - 192
 - 192-1 不法侵害他人致死者，對於支出醫療及增加生活上需要之費用或殯葬費之人，亦應負損害賠償責任
 - 規定誰可為損害賠償的主體（誰付了這些錢），即間接被害人
 - 192-2 被害人對於第三人負有法定扶養義務者，加害人對於該第三人亦應負損害賠償責任
 - 第三人：被害人小孩
 - 損害賠償：小孩的扶養費用（到成年 屬財產上損害）
 - 非財產賠償（非財產侵害之非財產賠償）
 - 精神痛苦
 - 195-1（慰撫金，即18-2言之特別規定）
 - 被害人本人

- 寫195-1時，建議18-2一起寫
 - 106 107 皆考過慰撫金條文
 - 194 不法侵害他人致死者，被害人之父、母、子、女及配偶（身份限定），雖非財產上之損害，亦得請求賠償相當之金額（亦為慰撫金）
 - 被害人之父、母、子、女及配偶（身份限定）
- 生命權 192 194
 - 不得請求餘命損害賠償
 - 被害人如尚存所得應得之利益，並非被害人以外之人所得請求之賠償（為被害人本人應得之利益）
 - 因權利主體之能力已失去，損害賠償請求權亦無由成立
 - 若被害人尚存則加害人須負擔

身體權（外在完整性）、健康權（內在的機能） 193 195
實務上寫身體健康權，因意義一樣

✓ outline of 名譽權

- 195-1 不法侵害他人之身體、健康、名譽、自由、信用、隱私、貞操（性自主決定權），或不法侵害其他人格法益而情節重大者，被害人雖非財產上之損害，亦得請求賠償相當之金額（慰撫金）。其名譽被侵害者，並得請求回復名譽之適當處分
 - 並：除慰撫金外，亦可請求回復名譽之適當處分
 - 處分非僅局限於登報道歉，故還有其他更適當方式
 - 澄清事實之聲明
 - 判決勝訴之啟事
 - 判決書
 - 目前公開道歉是違憲
 - 加害人：言論自由權、思想自由權、新聞自由（若加害人為新聞媒體時）
 - 被害人：名譽 權（未必涉及重大公共利益，削弱名譽權保護的必要性）
 - 道歉以 換取緩起訴（屬自願，不違憲）
- 名譽權：社會大眾對權利主體外在客觀的評價
 - 甲誹謗乙（乙的評價90 to 50）
 - 乙開記者會的費用（財產上損害）
 - 乙痛苦（非財產上損害 慰撫金）
 - 恢復乙的評價 195-1後段：不法侵害他人之身體、健康、名譽、自由、信用、隱私、貞操（性自主決定權），或不法侵害其他人格法益而情節重大者，被害人雖非財產上之損害，亦得請求賠償相當之金額（慰撫金）。其名譽被侵害者，並得請求回復名譽之適當處分
 - 並：除慰撫金外，亦可請求回復名譽之適當處分
 - 過去登報道歉
 - 道歉是否有 侵害憲法之不表意自由，侵害是否有符合比例原則
 - 不能強迫講不想講的話
 - 處分非僅局限於登報道歉，故還有其他更適當方式
 - 由加害人負擔費用刊載澄清事實之聲明
 - 登載被害人判決勝訴之啟事
 - 判決書全部或一部登報
 - 若上述手段仍不足以回復名譽，才由法院判決命加害人公開道歉，故現在登報道歉並不容易
 - 所以目前195-1後段之適當處分，並不含法院判決命加害人公開道歉
 - 憲法之言論自由、思想自由
 - 目前公開道歉是違憲
 - 加害人
 - 言論自由權
 - 思想自由權
 - 新聞自由（若加害人為新聞媒體時）
 - 被害人
 - 名譽 權（未必涉及重大公共利益，削弱名譽權保護的必要性）
 - 道歉、賠償一般皆屬不願意，but
 - 法律要求 行使公權力之國家機關或公務員向被害人道歉，或 容許檢察官或法官於刑事程序中命被告向被害人道歉等法律規範，不在本件判決之審查範圍內
 - 即道歉以 換取緩起訴（屬自願，不違憲）

- 道歉規範僅存於亞洲國家