

- **345 買賣契約**
 - **出賣人之義務（重點）**
 - **348（出賣人之義務，主給付義務）**
 - 相關規定
 - **債務不履行（債總）**
 - 給付不能
 - 給付遲延
 - 不完全給付
 - **瑕疵擔保之義務（債各）**
 - **權利** 之瑕疵擔保
 - **物** 之瑕疵擔保
 - **要件（354~356）**
 - 354 出賣人交付時不能有瑕疵
 - 355 **買受人須善意無重大過失**
 - 356 買受人須盡從速檢查之義務
 - **效力（法律效果 359 360 364）**
 - **359 減少價金（主要）**
 - 對價衡平
 - **若契約目的不達，則解除契約並無顯失公平**
 - **360 損害賠償 請求權**
 - 僅有兩個情況可以主張
 - **保證品質**之瑕疵
 - **故意不告知**瑕疵
 - **364 另行交付無瑕疵之物（生活上最常行使之權利）**
 - 生活上一般為 **種類物**（替代物）
 - 若 **種類物**買賣，則 另行交付無瑕疵之物
 - **除斥期間**
 - **365**
 - 365--1 買受人因物有瑕疵，而**得解除契約或請求減少價金**者，其解除權或請求權，於買受人依第三百五十六條規定為**通知後六個月間不行使**或自物之交付時起經過五年而消滅。
 - 得解除契約或請求減少價金
 - 此 **條文用於359**，非**360、364**
 - **物之瑕疵擔保權利 之消滅**
 - 通知**後六個月間不行使（買受人之權利）**
 - **交付時起經過五年**
 - eg
 - 仲介賣房子 聲稱 房子保固五年，其實是物之瑕疵擔保 之除斥期間，五年過後，出賣人即不負擔保責任
 - 365--2 前項關於**六個月期間**之規定，於**出賣人故意不告知瑕疵者，不適用之。**
 - 法諺
 - **故意 可以合理化所有賠償責任**
 - 通知後六個月間不行使
 - 故意不適用
 - **交付時起經過五年**
 - **無論是否故意皆適用**
 - **債各關於瑕疵擔保之規定**
 - 任意規定
 - 民法**90%**以上皆為任意規定
 - 補充法
 - **可以契約特約排除**
 - 366 以**特約免除或限制**出賣人關於權利或物之瑕疵擔保義務者，**如出賣人故意不告知其瑕疵，其特約為無效。**
 - 原則
 - 可以特約排除
 - 例外
 - **故意不告知時，無法特約排除**

- 明明 **348（出賣人之義務，主給付義務）** 已經有**債務不履行**、給付不能、給付遲延、不完全給付可以處理，**為何還要加上瑕疵擔保**之規定？
 - 瑕疵擔保之**性質**
 - 雖然條文採 **擔保說**，**but 實務見解/學者通說 目前朝 履行說 發展**
 - **擔保說（雖然條文採 擔保說）**
 - 立法者認為**瑕疵擔保（無過失）**與 **債務不履行（可歸責）**性質不同，故所有法條皆為擔保說
 - 出賣人不一定是標之物之製造者，故賣的標之物有瑕疵**不一定可歸責出賣人**
 - 在**瑕疵擔保上（擔保說，立法）**，無瑕疵修補請求權
 - **359**
 - 減少價金
 - 解除契約
 - **360**
 - 損害賠償
 - **364**
 - 交付無瑕疵之物
 - 在**債務不履行上（履行說）**，有瑕疵修補請求權
 - **不完全給付**
 - **準用給付遲延**
 - 瑕疵可修補
 - **準用給付不能**
 - 瑕疵無法修補
 - **履行說（but 實務見解/學者通說 目前朝 履行說 發展）**
 - **出賣人有義務給付無瑕疵物之義務**
 - 可歸責於出賣人之思路
 - 非聚焦於 標之物瑕疵發生之時間點，而是 **聚焦於 出賣人故意或過失未盡注意之義務（明知或 過失不知 有自始瑕疵）**
 - 明知
 - 主觀上，具歸責事由（當然亦未依債之本旨）
 - 過失不知
 - 客觀上，未依債之本旨
 - **違反債之義務群之一，皆屬債務不履行**
 - 債之義務群
 - 主給付義務
 - 從給付義務
 - 附隨義務
 - 出賣人之說明、通知、保管、注意義務 屬 ==附隨義務 or 從給付義務==
 - 故**債務不履行，標之物本身不一定有瑕疵**
 - 瑕疵擔保 為 債務不履行之一
 - 瑕疵擔保之規定 僅為 **債務不履行之特別規定**
 - **買受人 是否有拒絕受領權？**
 - **瑕疵擔保何時發生**
 - **交付後**
 - but 尚未**交付前**，是否可以主張瑕疵擔保？
 - **亦可以主張**
 - 出賣人有給付無瑕疵物之義務
 - 買受人亦有拒絕受領瑕疵物之權利
 - **經買受人催告，卻不補正，而進行同時履行抗辯，避免往後法律關係趨於複雜**
 - **235 債務人非依債務本旨實行提出給付者，不生提出之效力**。但債權人預示拒絕受領之意思，或給付兼需債權人之行為者，債務人得以準備給付之事情，通知債權人，以代提出。
 - **提出**
 - **給付**
 - 債務人得**以準備給付之事情，通知債權人**，以代提出
 - 於**債權人不配合受領時，為免除延遲責任**之法律行為
 - **買受人 是否有同時履行抗辯權？**
 - eg
 - 甲 物 345 買賣契約 乙 錢
 - 甲 瑕疵物 761 交付 乙
 - 甲 對 乙 可以主張 **367（買受人之義務）** 請求價金之權利
 - 乙 對 甲 可以主張 **348（出賣人之義務）** 與 **瑕疵擔保**之權利

- 瑕疵擔保之權利
 - 359
 - 減少價金
 - 解除契約
 - 360
 - 損害賠償
 - 364
 - 交付無瑕疵之物
- 瑕疵擔保 並非主給付義務
 - 主給付義務（故有且必備）
 - 348（出賣人之義務）
 - 761 交付
 - 367（買受人之義務）
- 同時履行抗辯
 - 誠信原則之具體化例子
 - 同時履行抗辯
 - 情事變更 227-2
 - 瑕疵擔保 雖非主給付義務，but 使履行利益最大化（從給付義務）
 - （瑕疵擔保（360、364）與 給付價金）擁有 類推適用 同時履行抗辯權 264 所應具備之要件
 - 符合 同時履行抗辯權 264之立法目的（誠信原則）者
 - 經濟上（給付上）有牽連性
 - 細節
 - 瑕疵擔保之權利
 - 形成權
 - 359
 - 無須對方同意，故無所謂 同時履行抗辯
 - 請求權
 - 360、364
- 自始瑕疵 是否構成 債務不履行之不完全給付？
 - 自始瑕疵
 - 不構成不完全給付
 - 否定說（瑕疵擔保之 擔保說，條文）
 - 主張
 - 出賣人不一定是製造者，自始瑕疵 ==不一定可歸責於 ==出賣人
 - 構成不完全給付
 - 肯定說（瑕疵擔保之 履行說，實務見解/學者通說 目前發展方向）
 - 主張
 - 出賣人有義務給付無瑕疵物之義務
 - 參考 履行說之 可歸責於出賣人之思路
 - 否定說（瑕疵擔保之 擔保說，條文）
 - 出賣之標的物有瑕疵
 - 出賣人應負之責任
 - 物之 瑕疵擔保（屬 無過失）
 - 與 給付價金 具同時履行抗辯權 之請求權
 - 360、364
 - ==不完全給付 227（屬 可歸責 之債務不履行） ==
 - 與 給付價金 具同時履行抗辯權
 - 因瑕疵擔保 須交付後才會發生
 - 非給付不能
 - 非給付遲延
 - 準用 給付不能
 - 損害賠償
 - 準用 給付遲延
 - 損害賠償
 - 補正
 - 只要要件該當，可同時主張上述兩項規定
 - 要件
 - 契約成立後
 - 可歸責出賣人

- 由時間軸來討論
 - **345 買賣契約前** 發生瑕疵
 - **自始瑕疵**
 - **345 買賣契約後 761 交付前** 發生瑕疵
 - **嗣後瑕疵**
 - 761 交付後 發生瑕疵
 - 與出賣人無關
 - 可能為自始瑕疵 或 嗣後瑕疵
 - 只要 **761 交付前有瑕疵，皆要負 瑕疵擔保（無過失）**
 - （擔保說）而 **345 買賣契約後，才要負 不完全給付（可歸責）**
 - 因為 出賣人不一定是製造者，自始瑕疵 不一定可歸責於 出賣人，**嗣後瑕疵才可歸責於 出賣人**
 - （擔保說）故 **345 買賣契約成立後，才有機會同時主張**
 - 物之 瑕疵擔保（屬 無過失）
 - 不完全給付 227（屬 可歸責 之債務不履行）
- **故 無普通、特別規定之分**
 - 因若有特別規定，則優先適用
- **故屬 自由競合**
 - 可同時主張
 - **無先位（特別規定）、備位（普通規定）關係**
- **否定說之缺失**
 - **瑕疵發生之時間點 會影響 不完全給付之權利義務**
 - 學者認為不妥
 - 瑕疵發生之**時間點難斷定**
 - 出賣人可能也不知瑕疵發生之時間點
 - 出賣人有義務給付無瑕疵物之義務（履行說）
- **肯定說（瑕疵擔保之 履行說，實務見解/學者通說 目前發展方向）**
 - 出賣人有義務給付無瑕疵物之義務
- **物之瑕疵擔保（債各） 與 不完全給付（債總）之 自由競合**
 - 只要要件該當，可**同時主張**上述兩項規定
 - **故 無普通、特別規定之分**
 - 因若有特別規定，則優先適用
 - **故屬 自由競合**
 - 可同時主張
 - **無先位（特別規定）、備位（普通規定）關係**
- eg
 - 甲 物 345 買賣契約 乙
 - 甲 瑕疵物 761 交付 乙
 - **365（解除權或請求權之消滅）**
 - 通知後六個月間不行使而消滅（或自物之交付時起經過五年而消滅）
 - 除非出賣人故意不告知瑕疵
 - 乙 通知 甲，but 7個月後，皆無主張 359 減少價金 or 解除契約
 - **依 365 已無請求權 或 解除權**
 - 乙 **已無法行使 瑕疵擔保相關規定 之權利（債各）**
 - **but 只要要件該當，乙 可改用 227--1 不完全給付（債總） 準用 256（因給付不能之解除契約）**
 - 256 債權人於有第二百二十六條之情形時，得解除其契約。
 - 因 物之瑕疵擔保（債各） 與 不完全給付（債總） 為 自由競合 之關係
 - **規範之立法目的、構成要件、法律效果 皆不同**
 - 物之瑕疵擔保
 - 對價衡平
 - 不完全給付
 - 以可歸責為必要
 - **瑕疵擔保相關之重要契約**
 - **買賣契約**
 - 瑕疵擔保 與 不完全給付 **屬 自由競合**
 - **承攬契約**
 - 瑕疵擔保 與 不完全給付 **非屬 自由競合**（待解說）
 - 而屬 特別規定 與 普通規定
 - **承攬契約之瑕疵擔保 為不完全給付 之特別規定**

- 故若 承攬契約之瑕疵擔保 罹於 除斥期間，則無法使用 不完全給付
- 買受人之義務（只有一條）
 - 367 買受人對於出賣人，有交付約定價金及受領標之物之義務。
 - eg
 - 甲 物 345 買賣契約 乙（不在家）
 - 乙（不在家）
 - 234 受領遲延
 - 對己義務（不真正義務）
 - 不以可歸責為要件
 - 立法目的
 - 降低債務人之義務
 - 可能同時該當 229 給付遲延
 - 因 買受人有 受領標之物之義務（雖名為受領，but 仍屬 主給付義務）
 - 把受領標之物 視為 買受人之主給付義務之一
 - 對他義務（真正義務）
 - 以可歸責為要件（前提，因 為債務不履行）
 - 可歸責
 - eg 不記得
 - 會同時發生 234 受領遲延、229 給付遲延
 - 不可歸責
 - eg 颱風天
 - 只會發生 234 受領遲延
 - 該當給付遲延之意義
 - 債務人可對 債權人解約
 - 因受領遲延 僅為不真正義務，無法進行解約
 - 解約程序
 - 254（非定期行為給付遲延之解除契約）
 - 定相當期限催告
 - 如於期限內不履行時，得解除其契約
 - 危險移轉
 - 危險負擔
 - 危險之實現 不可歸責於契約雙方時（***前提），則該由何人負擔
 - 於債總之 給付不能 學過，只是未進行關聯此概念
 - eg
 - 甲 物 345 買賣契約 乙
 - 丙 184 侵權行為 損毀 甲之物
 - 甲 對 乙 有 348（出賣人之義務）
 - 依 225（給付不能之效力－免給付義務與代償請求權之發生），免給付義務
 - 乙 對 甲 有 367（買受人之義務）
 - 依 266（危險負擔－債務人負擔原則），免為對待給付義務
 - 故 基本原則為
 - 若 雙方皆不可歸責
 - 則 225（債務人（出賣人）免給付義務 產生 給付危險，由買受人承擔） + 266（債權人（買受人）免對待給付義務 產生 價金危險，由出賣人承擔）
 - 分為
 - **225（債務人（出賣人）免給付義務 產生 給付危險，由買受人承擔）
 - 因不可歸責於 債務人事由 陷於給付不能時，債權人 能否請求債務人 重新另為給付
 - 依 225，給付危險（給付不能實現）由買受人承擔，不得向出賣人請求另為給付 標之物
 - **266（債權人（買受人）免對待給付義務 產生 價金危險，由出賣人承擔）
 - 因不可歸責於 雙方當事人事由時，一方之給付不能者，他方是否仍應為對待給付
 - 依 266，價金危險（價金不能實現）由出賣人承擔，不得向買受人請求另為給付 價金
 - 危險（負擔）移轉
 - 373（* 標的物利益與危險之承受負擔）買賣標的物之利益及危險，自交付時起，均由買受人承受負擔，但契約另有訂定者，不在此限。
 - 買賣標的物之利益及危險，自交付時起，均由買受人承受負擔
 - 移轉的是 價金危險（由出賣人 移轉到 買受人）
 - 給付危險（給付不能實現）一直都是由買受人承擔
 - 法諺
 - 利益之所在，危險之所歸

- 225（給付危險，債務人免給付義務） + 367（買受人之義務）
- 但契約另有訂定者，不在此限
 - 危險（負擔）移轉的時間點 是契約自由之範疇
 - 原則
 - 交付時
 - 例外
 - 契約另有訂定
 - 提前危險（負擔）移轉之情形
 - 374（送交清償地以外處所之標的物危險之負擔） 買受人請求將標的物送交清償地以外之處所者，自出賣人交付其標的物於為運送之人或承攬運送人時起，標的物之危險，由買受人負擔。
 - 運送之人或承攬運送人
 - 運送之人
 - 本身之員工
 - 承攬運送人
 - 委外之快遞
 - 225（給付危險，債務人免給付義務） + 367（買受人之義務）

以上為買賣契約

以下為贈與契約

- 贈與契約
 - 無償契約、單務契約、諾成契約、不要式契約
 - 降低債務人之義務
 - 贈與人之撤銷權
 - 任意撤銷權 408（*毀約權）
 - 408--1 贈與物之權利未移轉前，贈與人得撤銷其贈與。其一部已移轉者，得就其未移轉之部分撤銷之。
 - 動產
 - 交付前
 - 不動產
 - 登記前
 - 408--2 前項規定，於經公證之贈與，或為履行道德上義務而為贈與者，不適用之。
 - 附負擔之贈與 不履行負擔之撤銷權 412
 - 故意侵害行為等之撤銷權 416、417
 - 416
 - 416--1 受贈人對於贈與人，有左列情事之一者，贈與人得撤銷其贈與：
 - 一、對於贈與人、其配偶、直系血親、三親等內旁系血親或二親等內姻親，有故意侵害之行為，依刑法有處罰之明文者。
 - 二、對於贈與人有扶養義務而不履行者。
 - 416--2 前項撤銷權，自贈與人知有撤銷原因之時起，一年內不行使而消滅。贈與人對於受贈人已為有恕之表示者，亦同。
 - 債務不履行之特別規定
 - 409
 - 409--1 贈與人就前條第二項所定之贈與給付遲延時，受贈人得請求交付贈與物；其因可歸責於自己之事由致給付不能時，受贈人得請求賠償贈與物之價額。
 - 前條第二項（408--2）
 - 若非 408--2，則無所謂給付遲延，因可隨時取消贈與
 - 其因可歸責於自己之事由致給付不能時，受贈人得請求賠償贈與物之價額
 - 給付不能
 - 指 贈與之給付不能 410
 - 給付不能時，僅能請求賠償贈與物之價額
 - 409--2 前項情形，受贈人不得請求遲延利息或其他不履行之損害賠償。
 - 410 贈與人僅就其故意或重大過失，對於受贈人負給付不能之責任。
 - 瑕疵擔保之特別規定
 - 411 贈與之物或權利如有瑕疵，贈與人不負擔保責任。但贈與人故意不告知其瑕疵或保證其無瑕疵者，對於受贈人因瑕疵所生之損害，負賠償之義務。