

- **無權代理**
  - 甲 **464** 借貸 車子給 乙
  - 甲 **未167** 代理權授與 乙 (**無權代理**)
  - 乙 以甲的名義 跟丙 為交易行為
  - 乙丙所為之意思表示 會直接發生在甲丙之間
  - 甲 **345** 買賣契約 丙 (**170-1** 無權代理效力未定)
  - 甲 **761** 物權移轉行為 (交付) 丙 (**170-1** 無權代理效力未定)
  - 要使懸而未決之法律狀態確定下來 (**170~171** 承認權、催告權、撤回權)
    - **甲的承認權**
    - **丙的催告權、撤回權**
  - 若甲拒絕承認，法律行為不生效力，丙可能為此交易支出很多成本
    - 丙可**跟乙 (無權代理人)** 請求？
      - 丙可否要求乙 履約 或 負債務不履行之責任
        - **不行** (無法使用 **348** 出賣人移轉財產權及交付之義務 **226** 給付不能之效力)
        - 因為履約 或 負債務不履行之責任之前提為
          - 乙丙間要有契約關係
        - 可是**103**條之法律效果，即若是以本人名義所為之意思表示，效力會發生在本人與相對人之間
          - 故**乙丙之間無任何法律行為 (即無契約關係)**
      - **為保護丙，需創設損害賠償之請求權基礎 110**
        - **110 無代理權人**，以他人之代理人名義所為之法律行為，對於善意之相對人，負損害賠償之責。
          - 實務學說皆認為該條文未寫清楚
            - 若甲受 **14** 監護宣告，即無行為能力，意思表示無效，而乙不知情 (無過失) 以為其有獲得代理權，故乙為無權代理
            - **是否以故意或過失為必要 (前提，會影響到消滅時效)**
              - 民法三大原則，原則採過失責任主義
              - 若條文以過失為前提，該條文為 **184** 侵權行為之具體化條文，非規定在債總**184**以下的條文，才是侵權行為的條文，很多散落在特別民法 或 民法其他總則的條文 具侵權行為性質之條文
                - **28 法人侵權**
                  - 法人對於有代表權之董事所為之行為，要負連帶損害賠償責任 (消滅時效 **2** 年)
                - **公司法 23**
                  - 損害賠償請求權 (消滅時效 **2**年)
                - **消保法 7-3**
                  - 企業經營者之商品服務責任 (消滅時效 **2**年)
              - 故**110**條 其性質為侵權行為條文的話
                - 以過失為前提
                - 消滅時效也應為 **2**年
              - **不過實務判例認為 110 非侵權行為條文**
                - 因若為侵權行為條文，條文應寫過失為要件 (**無寫過失為要件**)
                - 故**110** 為無過失之損害賠償 (不具侵權行為之性質)
                  - **非侵權責任，無過失之法定損害賠償責任** (而是屬於**原因責任、結果責任、無過失責任**)
                  - **非184 之具體化規定**
                  - 故無權代理人證明**無過失，亦無法免責**
                  - 消滅時效依 **125** 請求權時效為 **15**年
            - **110 性質**
              - **無過失責任**
                - 無權代理人乙，即使無過失依舊要負責
              - 消滅時效 **15**年
              - 善意相對人
              - 賠償範圍
                - 民法保護之利益有三種
                  - **履行利益** (契約保護之客體)
                    - 此例為車子 或 轉售之價差 (**契約履行**可以得到的東西)
                  - **信賴利益** (契約保護之客體)
                    - 信賴契約可以成立，所支出的**締約成本**、費用

- 固有利益（原則上為侵權行為保護之客體）
- 若110 考到賠償範圍，請各說並陳（履行利益、信賴利益）
  - 信賴利益可能較合理
    - 247 契約標的給付不能之損害賠償（信賴利益之賠償）
    - 91 意思表示撤銷之後，須對對方的信賴利益做損害賠償
    - 247、91之共通點為法律行為最後無效（要不到履行利益），法律行為無效之損害賠償，基本上都是請求信賴利益
    - 丙請求損害賠償的前提為甲拒絕承認（法律行為無效）
- 除信賴利益、履行利益外，尚有第三說（外國立法例）
  - 區分說
    - 視無權代理人之善惡意做區分
    - 善意：若乙不知其為無權代理（甲受監護宣告而乙不知）
      - 應兼顧代理人之利益
      - 保護範圍限縮
        - 信賴利益
    - 惡意：若乙知其無代理權
      - 應較保護交易安全
      - 保護範圍擴大
        - 信賴利益
        - 履行利益
- 考試寫法3說並陳
  - 信賴利益說
  - 履行利益說
  - 比較法上亦有 區分說
    - 本文採區分說，意即應以無權代理人善惡意而有所區分

以上為有權代理、無權代理主題

以下為消滅時效、除斥期間

- 法諺
  - 法律不保障權利睡眠者
- 基於法律安定性考量，有消滅時效之制度
- 權利行使期間之限制（下列兩者合稱為時效）
  - 消滅時效
    - 規範之客體為請求權
  - 除斥期間
    - 規範之客體為形成權
- 權利行使期間之限制（依規範客體不同（法律效果亦不同）區分為）
  - 消滅時效
    - 規範之客體為請求權
    - 請求權
      - 只是要求對方為履行義務
      - 對方若不履行權利無法實現
      - 請求權 不等於 債權
        - 請求權 為權利之一種效力作用
        - 有債權可能會產生對對方之請求權
          - 除債權外
            - 物權亦可產生請求權 767
              - 因為絕對權，不以對方故意或過失為要件
            - 人格權亦可產生請求權 18
              - 因為絕對權，不以對方故意或過失為要件
              - 人格權被侵害可以為不作為請求權
            - 身份權亦可產生請求權

- **請求撫養**之權利
  - **繼承回復請求權**
- 上述各種請求權是否皆有消滅時效之適用
  - 不一定
  - **人格權**
    - **不作為請求權 18**
      - 要求特定義務人**不進行**某種特定行為的權利。這種權利通常與防止權利侵害或保護特定法律利益有關，並常見於**侵權行為、相鄰關係或合同關係**中
      - 本於**人性尊嚴的保護，無消滅時效之適用**
      - 案例
        - 藝人緋聞，數十年後想下架不實緋聞
        - **184 侵權行為 消滅時效早就過了**
          - 知道起算兩年
          - 不知道起算十年
        - 若主張隱私權、名譽權被侵害，屬人格權，使用 18 無消滅時效之問題
    - **損害賠償請求權**
      - 為財產權，有消滅時效之適用
  - **身份權**
    - 與公序良俗密不可分，無消滅時效之適用
    - **同居**請求權
    - **撫養**請求權
      - 請求撫養之權利，若已具體化為債權
        - 約定夫每個月要給付2萬撫養費（金錢之債有時效）
      - **單純小孩請求父母撫養，不會有消滅時效限制**
    - **繼承回復請求權**
      - 非純粹身份關係，是以財產為目的（金錢之債有時效）
  - 故**財產上的權利**才會有消滅時效之適用
    - **債權**請求權
    - **物權**請求權是否也有消滅時效的適用
      - **767**是否會罹於時效（是否有消滅時效的適用）
        - 兩個大法官解釋（不需記：釋字107、釋字164）
        - 767
          - **動產**
            - 15年
          - **不動產**
            - **未登記**
              - 15年
            - **已登記**
              - **回復（返還）請求權（767-1前段）**
                - **不會罹於時效**（釋字107：不須記哪一條）
              - **除去妨害請求權（767-1中段）**
                - **不會罹於時效**（釋字164：不須記哪一條）
              - 無767後段之請求權原因
                - 767後段
                  - 有妨害之虞but未發生
              - **私權 767**
                - **被動性質、不告不理**
                - 當申請標的只有在767-1前段時，767-1中後段皆不會進行討論
              - 不會罹於時效原因（釋字107、釋字164：不須記哪一條）
                - **稅捐負擔的考量**（如下方例子）
                - **貫徹登記制度**
                  - 有登記權利就會是絕對的，而不會被他人時效抗辯
              - 甲有一土地，被乙無權佔用20年
              - 該土地登記在甲名下
              - 若甲對乙的 767 物權請求權會罹於時效的話
                - 乙可以對甲進行時效抗辯
                - 乙可無權佔用該土地
                - 土地之稅捐，國稅局是向登記所有權人課徵
                  - 土地增值稅

- 地價稅等
- 土地稅捐甲在繳，可是卻是乙在使用
- 例外
  - (※) 在某個情況下，就算是已登記之不動產，還是會有**15年時效**（含財產法、身份法 釋字771：不須記哪一條）
  - **1146-2 時效完成，始主張767，為兼顧法律安定性，故有15年消滅時效（為釋字107、釋字164之例外，即便是已登記之不動產亦有15年消滅時效限制）**，亦故該案例可以使用767塗銷繼承登記
  - 丁有未成年子女甲、乙及配偶丙，（92年）丁已故，甲由其母丙，代為 **1174 拋棄繼承**
  - 乙丙就A地辦理繼承登記
  - 之後甲訴請拋棄繼承無效 勝訴（98年）
  - 之後甲又訴請塗銷登記（101年 回復共同共有狀態），其請求權基礎為
    - 以前實務見解要求先討論
      - （本於身份權之權利）繼承回復請求權 1146-1 (※) **繼承權被侵害者**，被害人或其法定代理人得請求回復之。
        - 爭點多，在此先講一個與此案例有關的
        - **繼承權概括性被侵害**
          - 概括性
            - 房子、土地、錢、動產
          - 小孩被收養
          - 分遺產時，其他小孩否認收養的效力，拒分遺產
          - 繼承回復時，亦為**概括性回復**
      - （本於物權之權利）767 物上請求權
        - 甲若有繼承權
          - 對房子 767
          - 對土地 767
          - 對錢 不當得利
          - 對動產 767
    - 若是使用**767**，則是對**每個標的物行使767**，須對每個標的物負舉證責任。而**1146-1**只要證明有繼承權，所有在遺產範圍內皆可以 **概括回復**
      - 1146有**舉證責任的優勢**（可概括性回復）
      - 767需要針對不同所有權——去行使（只可個別回復）
    - **繼承回復請求權非純粹身份關係，因其在爭執財產，故有消滅時效規定**
      - 1146-2 前項回復請求權，自**知悉**被侵害之時起，**二年**間不行使而消滅；自**繼承開始時起逾十年**者亦同
      - 本案98年判決確定拋棄繼承之無效，因為**確認訴訟**，故為**自始確定當然之無效**，無效之**法律行為在做成的當下，早已無效**，只是沒被法院認定。故其無效是從丁已故，代理**拋棄繼承那一刻起即無效**
      - 本案是否罹於時效
        - 92+10=102（時效內）
        - but 98（判決確定：知悉）+2=100（已罹於時效）
      - 故本案不能行使1146，會被乙時效抗辯
    - 釋字771表示
      - **1146-1罹於時效後，是可以復主張767的**
        - （因1）**繼承權不消滅（僅請求權會被抗辯）**，有繼承到不動產所有權，故本來就可以請求767
        - （因2）若1146為767之特別規定，特別規定優先於普通規定適用，若特別規定罹於時效，就無法回到一般性規定
          - but **1146非為767之特別規定**，因**767為物權之權利**，**1146為身份權之權利**
        - 1146 與 767 下列元素皆不相同，故無特別及普通規定之適用
          - 舉證要件
          - 法律效果



- 消滅時效
  - 767跟1146為並存獨立存在之權利**
- 釋字771另一重點
  - 重男輕女情形，女未成年，父母代理拋棄繼承權，無效
  - 然而為兼顧法律安定性，真正繼承人依物上請求權行使767時，仍有125 有關消滅時效規定之適用，如上述**1146-2 時效完成，始主張767，but為兼顧法律安定性，故有15年消滅時效（為釋字107、釋字164之例外，即便是已登記之不動產亦有15年消滅時效限制）**，亦故該案例可以使用767塗銷繼承登記
- 消滅時效之完成效力
  - （消滅時效完成後）權利不會消滅**
    - 消滅時效之完成，僅係請求權無法行使，but 權利不會消滅
    - 原先之繼承權不會消滅，除非符合拋棄繼承之事由、喪失繼承權之事由 **1145（絕對失權、相對失權、表示失權）**，若無拋棄亦無喪失，繼承權僅係**1146**請求權無法行使（請求權會被抗辯），but 繼承權不會消滅
  - 僅係債務人取得抗辯權，得拒絕返還
    - 抗辯權為債務人之權利，可以不行使
- 除斥期間**
  - 規範之客體為**形成權**
  - 形成權
    - 可透過自己的意思表示，使權利發生變更、消滅
    - 不用管對方的意思**
  - 除斥期間之完成效力
    - （除斥期間完成後）權利直接消滅**
    - 除斥期間完成權利直接消滅
      - 形成權**無法抗辯**，一經行使就發生效力
- 行使期間
  - 消滅時效
    - 請求權
      - 純粹身份關係 無消滅時效
      - 基於人性尊嚴之人格權請求權 18
      - 767
        - 動產 15年
        - 不動產
          - 未登記 15年
          - 已登記 一般而言無消滅時效（釋字107、釋字164）
            - 例外
              - 釋字771（**1146-2 時效完成始主張 767，為顧及法律安定性，則消滅時效如同未登記之不動產 15年**）
  - 依125 消滅時效原則15年
  - 消滅時效之**起算點**很重要
    - 128 消滅時效，自請求權**可行使時起算**。以不行為為目的之請求權，自為行為時起算。
      - 以不行為為目的之請求權，自為行為時起算**
        - 「以不行為為目的之請求權」通常針對義務人的**不當作為**（違反不行為義務的行為），請求權的時效起算點是義務人實際違反義務，進行了應當禁止的行為之時
    - 可行使時
      - 即權利可行使時，即起算時效
      - 若**債權（無公示外觀，繼承債權之債權人亦無看過借據）** 是繼承來的，繼承者**不知**有債權可以收取，導致繼承者在不知情的情況下經過了15年，是否還可以行使請求權
      - 若被強制執行之債務人，其**名下無任何財產**，是否還可以行使請求權
        - 若無資力還，是否要算時效
          - 128 起算點為法律上無障礙**（不包括事實上障礙）
            - 請求權在法律上是可以行使的
              - 法律行為可以**約定條件**，故法律上無障礙是**條件或期限已滿足**，使得請求權可以行使
              - 假扣押、假處分亦算法律上之障礙**
            - 事實上障礙**（不影響法律上權利的行使，故不會影響時效之起算）

- 不知道該請求權的存在
    - 不過目前的國際趨勢為
      - 由知悉開始起算
      - 不過時效由15年縮短為5年
  - 對方（債務人）有無資力還錢
  - 人出國
  - ...
  - 故沒錢
    - 可以提告，取得勝訴判決
    - 可以申請強制執行
- 借款兩個重點
  - 原告 舉證借貸的合意（而非贈與、非買賣 eg 借據）
  - 借貸契約為要物契約，故以交付為生效要件，一定要有金流之舉證
    - 要物契約
      - 又稱「踐成契約」，是指除雙方合意外，還需要做出一定的給付後（例如：付錢、交貨），契約才能成立
- 侵權行為之時效
  - 197 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
    - 侵權行為之時效，以知悉為要件
      - 同時知悉下列兩者，時效才會開始起算
        - 損害賠償金額是多少
        - 債務人是誰（不知道該賠錢的人是誰，時效並不會起算）
      - 採知悉都會有但書（避免一直都不知道）
        - 侵權行為時起，逾十年者消滅
    - 197 之知悉為法律上障礙
- 請求權，立法者訂於特殊的情況下，採主觀起算
  - 1146、197 知悉後 兩年內
  - 若知悉作為起算之要件，此時知悉為法律上障礙
  - 若條文上沒規定知悉，則知悉僅為事實上障礙
- 消費借貸契約（借錢）若未定返還期限，貸與人（出借物品）之返還請求權消滅時效的起算
  - 借錢不一定有訂返還期限
  - 若無約定何時還
    - 478 借用人應於約定期限內，返還與借用物種類、品質、數量相同之物，未定返還期限者，借用人得隨時返還，貸與人亦得定一個月以上之相當期限，催告（實務見解為法律上障礙\*）返還
      - 若借100，卻未定返還期限，若要要回100，先得向債務人催告一個月以上
      - 立法者所訂之一個月為恩惠期間，之後才進入給付遲延
      - 故所訂之一個月催告期，為法律上障礙（催告一個月後，才能請求返還）
        - 只要未催告，時效不會開始起算
      - 請求權可能一直存在
        - 故有學者認為隨時都可以催告，應把條文解釋成催告之一個月恩惠期間，不會影響到權利的行使（因從借他錢那一天起，無時無刻可以請求返還，故從借錢那一刻起起算時效）
- 除斥期間
  - 形成權