

1-1重要性不高，有法理概念即可，於後面債編、物權編，會不斷具體化

## 前言

- 前言：
  - 各科的命題大綱（縮小準備的範圍）
    - 只有9種契約類型會考（債各有27種有名之債及典型契約 除這9種外 其他不會考）
      - 買賣 贈與 租賃 借貸 僱傭 承攬...
    - 期日(實務上很重要)相關的題目也不會考
      - 推定幾月幾號出生、算上訴期日（始末）
  - 實務重要的特別民法（司律考試有附法典 但法典範圍只含括民法 無含下列特別民法規定）
    - 涉外民事法律適用法
    - 消費者保護法（企業經營者的損害賠償責任、廣告不實22、懲罰性賠償金51）
    - 土地法（物權共有的章節34-1）
    - 公寓大廈管理條例
    - 把上述重要條文整理為一張便條紙貼於民法典上，不用背起來，只需要在考前10分鐘複習，考試的時候可以寫出來即可
  - 第一本講義為民法總則的範圍，後面債編 債各 物權 親屬繼承的重要爭點 會拿到第一本講義講，第一回講義會上很久10~12堂（含違章建築 借名登記等）

## 民法2法5編

- 民法（2法5編）
  - 財產法（指導原則（即立法目的，寫題好用）：保護交易安全，建立完善的交易秩序 讓雙方的權益不會受損）
    - 總則編
      - 指導原則：保護未成年（優先於財產法的指導原則（保護交易安全））
    - 債編：債權（相對權：效力只存於當事人之間 不會及於契約之外第三人 eg: 補習班契約）
      - 指導原則：契約自由原則
        - 要如何訂定契約皆可，只要不違反強行法規、風序良俗
    - 物權編：物權（絕對權：可對所有人主張其所有權）
      - 指導原則：物權法定主義，除法律習慣外不得創設
        - 民法物權種類（所有權、抵押權、質權、留置權、地上權、不動產役權）不可以創設一個沒有人知道的法律行為物權對所有人發生效力

- **身份法**（**指導原則**）：特眾身份的==**安定性**== 當事人的==**真意**== eg: 父母子女配偶的關係撫養的義務)
  - **親屬編**
  - **繼承編**

Note:

- **總則編 指導原則**：**保護未成年**（**優先於財產法的指導原則**）（保護交易安全）
- 2法5編
- 指導原則
- 相對權、絕對權

## 財產法與身份法之適用性

- 民法一些制度跟條文 **可用在財產法（身份法）但在身份法（財產法）時會行不通**，因為目的不同
  - 民法行為（法律行為）之 **能力（指資格及地位）** 原則為財產法制度
    - 18歲成年具**完全行為能力（保護交易安全）** 為交易行為不需父母同意
    - **監護宣告制度**：經監護宣告 > 無行為能力（其**法律行為無效 防範其財產被騙走**）> 其法律行為由監護人為之（如同法定代理人）
    - **身份行為原則無能力（指資格及地位）限制**
      - **結婚（身份契約）**
        - 不需代理，只要意識清晰有**意思能力**即可
      - **遺囑能力**
        - 民法1186條**16歲未成年**即可為之
  - 民法行為（法律行為）之 **附款（有條件跟期限）** 原則為財產法制度
    - **身份行為原則無附款**，因為身份行為特重**安定性** eg: 一般不會再結婚時就約定離婚的條件及期限
  - **代理制度** 原則為財產法制度
    - 統一企業聘請員工為代理人，為交易行為其效益歸統一企業 > 擴大本人的經濟生活法律關係 > 為財產法制度
    - **身份行為原則不可代理**，因為身份行為特重**真意** eg: 結婚

Note:

- 可用在財產法（身份法）但在身份法（財產法）時會行不通：
  - 能力（指資格及地位）
  - 附款（有條件跟期限）

## 民法3大原則

- 民法3大原則（會隨社會變遷些微調整，民法為私法具**私法自治**：人民自己管自己，立法者不會介入人民之間的法律關係）
  - **所有權絕對原則（物權原則 民法765）**：沒有很重要 但為所有交易行為的基礎
    - 絕對：只要有該物所有權，可 **自由使用收益處分** 排除他人干涉（**絕對權**：所有交易的起源）
    - **修正所有權絕對**（隨社會變遷些微調整）
      - 要符合誠信原則、不能干涉他人權益、兼顧公共利益
      - 所有權在部分情況下應 **社會化（基於公益）**
        - 民法物權篇之**相鄰關係**（土地相鄰，不動產之間的利用關係，**課予容忍義務**）
        - **土地徵收**（行政法：基於重大公共利益，直接透過行政處分剝奪人民所有權（侵害私權））
        - **公用地役關係**（於物權說明） eg: 既成道路
          - 所有權不會被剝奪
          - 但所有權需在特定的目的範圍內供不特定多數人使用（不能將土地圍起來）
  - **契約自由原則（債權原則）**
    - **主觀等價**（非客觀）：每個標的物價值是主觀認定
    - **修正主觀等價**（隨社會變遷些微調整）
      - 主觀等價不公平之時
        - 締約能力、條件、地位不一樣 eg: 老闆開出的薪資條件過低（迫害勞工的權益）
      - **特別民法（實現契約正義）**
        - **勞基法**（規定最低工資、基本工時）、**消保法**
        - 勞動、消費者契約違反上述強行法規：無效
  - **過失責任主義（侵權行為原則、債務不履行原則）：最重要**
    - 損害賠償**以過失為前提**
      - 非造成損害就一定要賠，**有過失可歸責**的情形下才需要負責（eg: 合於速限及所有交通法規駕駛則不一定要負責）
    - **修正原告（被害人、債權人）負舉證責任**

- 民法184-1前段 侵權行為過失之要件：由原告（被害人、債權人）負舉證責任（民訴277 採規範說：積極事實由主張之人負舉證責任）
  - 某種程度上對被告（加害人、債務人）公平
  - 但有些侵權情況，被害人無具備專業知識（證據偏在性），由被害人舉證並不公平
    - 汽車零件損壞（機械專業）
    - 手術
- 推定 過失責任
  - 只要符合推定過失之規定，直接當作加害人有過失，加害人需提出自己無過失之證據
  - 由被告（加害人、債務人）舉證自己無過失
  - 對被害人有利
  - 民法184-2 違反保護他人之法律，致生損害於他人者，負賠償責任。（推定過失）但能證明其行為無過失者，不在此限。
    - 但...不在此限：為推定之例外，依訴訟法之規範說，主張例外之人要負舉證責任
- 無 過失責任（很少 eg: 消保法7）
  - 加害人 就算沒有過失亦要負責任
    - 只要證明損害為對方造成，不用證明是否有過失，可直接請求損害賠償
  - 最嚴格之責任
  - 對被害人最好

#### • 法官工作

- 認定事實
- 適用法律（考試只需適用法律）

#### • 認定事實

- 視為（基於公益）：A事實 > B事實（擬制 eg: 民法7 胎兒非實產為限，就個人利益之保護，視為已出生 > 目的為保護胎兒繼承權）
- 推定：依經驗法則認為B事實（得舉證推翻）
  - eg: 民法1063 甲乙婚姻關係存續中，乙受孕所生之丙（推定其所生為婚生子女），丁可能為丙之生父
  - 有權利舉證推翻（提起否認之訴）者為：
    - 夫妻之一方（甲乙）、子女（丙 釋字587 有權利知道血緣的人格權）
    - 丁不能提（若丁能提，任何人皆有訴權）

Note:

- 所有權**絕對**原則（物權原則 民法765）：**修正所有權絕對**
- 契約自由原則（債權原則）：**修正主觀等價**
- 過失責任主義（侵權行為原則、債務不履行原則）：**修正原告（被害人、債權人）負舉證責任**

## 民法過失類型

- 刑法總則過失
  - 有意識過失
  - 無意識過失：按其情節，應注意能注意，而未注意
- 民法過失抄刑法之無意識過失
  - **不同之處：具有標準線**
    - 高於標準：無過失
    - 低於標準：有過失
  - 民法過失類型
    - **抽象輕** 過失（大家標準皆同 不會因人而異）
      - 注意義務程度：**善意管理人**（為法律抽象概念：形容有相當知識、經驗、勤勉、負責的人 eg: 95分 要求 **嚴格**）
      - **民法所有條文只要沒有特別提皆以此標準** 都為一樣標準才公平 eg: 交通法規
    - **具體輕** 過失
      - 注意義務程度：**自己**（平常之義務標準 eg: 80分 要求 **適中**）
      - 民法535委任契約
        - 受任人處理委任事務，應**依委任人之指示**，並與處理**自己**事務為同一之注意，其**受有報酬**者，應以**善良管理人**之注意為之。
          - **無對價（無償）**：與處理**自己**事務為同一之注意
          - **有對價（有償）**：受有報酬者，應以**善良管理人**之注意為之 eg: 律師幫客戶處理訴訟，收取律師費用
      - 過失責任主義之立法（民法220 不重要）
        - 民法220-1：**故意**之責任
          - **故意責任比重大過失要求更寬鬆**
          - 故意本就不用負過失責任（因為已故意），**只需就故意行為負責**
            - 故意若賠：理所當然

- 過失若賠：需討論注意義務程度
- 民法原則不採故意責任
- 民法220-2：過失之責任，依事件之特性而有輕重，如其事件非予債務人以利益者，應從輕酌定。
  - 無對價（無償）
  - 民法535為民法220-2之具體化規定
- 重大過失（常與故意並列，當作例外不保護或排除）
  - 注意義務程度：一般人（eg: 60分 要求 寬鬆）
  - 民法410贈與契約
    - 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。
    - 贈與契約沒給贈與人任何利益，所以其注意義務程度降到重大過失
  - 民法434
    - 因重大公共利益目的，所以其注意義務程度降到重大過失
  - 立法者須清楚載明注意義務程度才會降到重大過失

Note:

- 抽象輕過失：善意管理人（民法所有條文只要沒有特別提皆以此標準）
- 具體輕過失：自己
- 重大過失：一般人（立法者須清楚載明注意義務程度才會降到重大過失）