

105. 11. 24 民訴

共同訴訟 < 普通共同訴訟 55
必要共同訴訟 56

- 55 = 共同訴訟人獨立原則

- 56 = 合一確定原則

普通共同訴訟 = ex: X — A地 — Y₁ B屋
 55 = 一人之行爲 (Y₂) Y₂ C屋
 (X有A地所有權) 自認, 不及Y₂.
 (X沒有A地所有權)
 他造對共同訴訟人中一人之行爲 (X → Y₁) → 撤回, 不及X → Y₂
 關於其所生事 a₁ Y₁ 拆除B屋, 返還A地
 a₂ Y₂ 拆除C屋, 返還A地
 項 (168) → 死亡 (Y₂) 不適用168
 非訴訟共同, 分別告也可以,
 (Y₂) 現在放在一起告, 訴訟上也可以

ex: (固有必要共同訴訟) → 適用合一確定原則
 56: 不適用獨立原則
 X → Y₁ Y₂
 a. 自認X有所有權 維持裁判之統一
 死亡 → 168 Y₁ 有利行爲, 及於Y₁, Y₂
 繼承人 撤回, X → Y₁ 會及於X → Y₂
 b. 民訴88 II (否認X有所有權, 有利於全体)

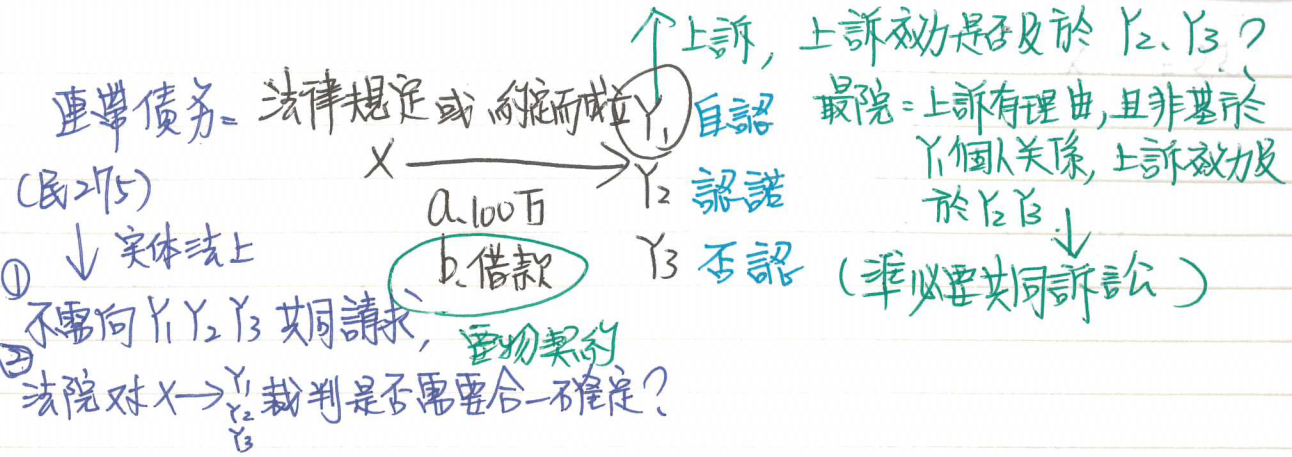
自認會導致敗訴之裁判, 除非Y₂也自認,
 所以Y₂之行爲為準 (不承認X之所有權, 有利)

55 = X → Y₁
 Y₂

Y₁ 上訴, 上訴效力不及於Y₂

56 = X → Y₁ Y₂) 繼承

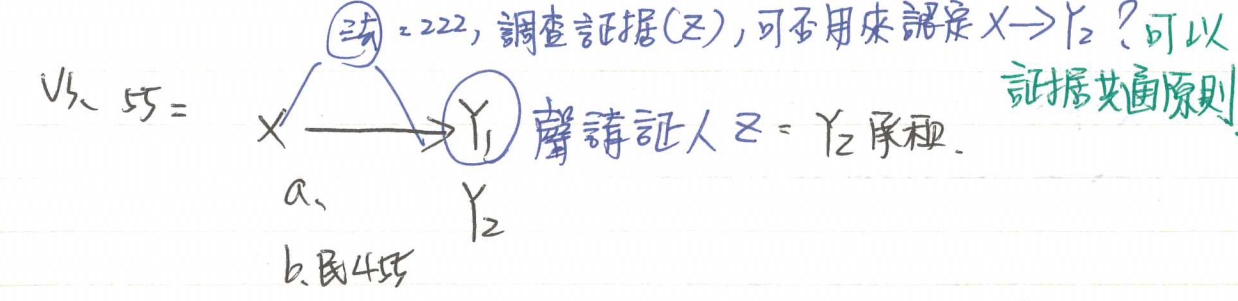
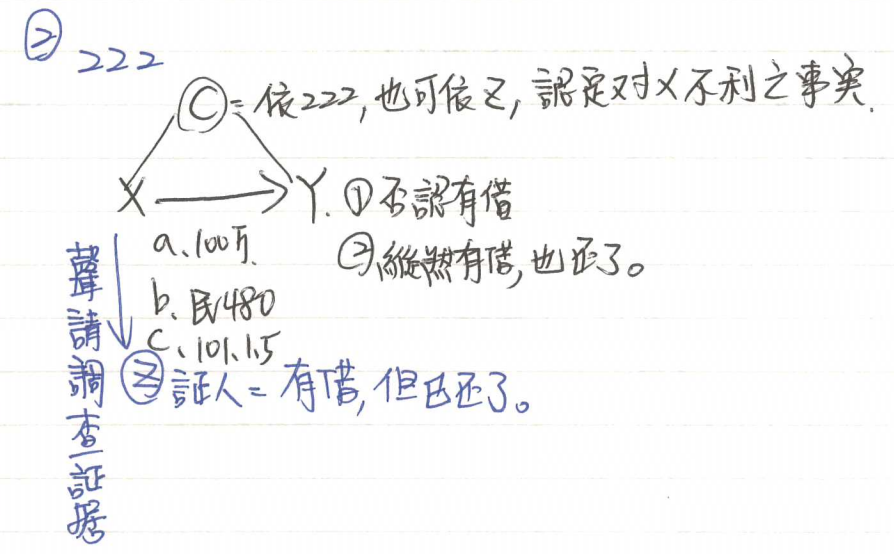
Y₁ 上訴 (改變原判決效力行爲, 不利),
 上訴效力及於Y₂



民>175 = 德國所未有之規定。
 法院依法裁判, 法是指中華民國法律。
 (有訴訟法附性質)

— 主張共通原則、證據共通原則 —

① 先是用在對立當事人之間, 後用在共同訴訟當事人間。



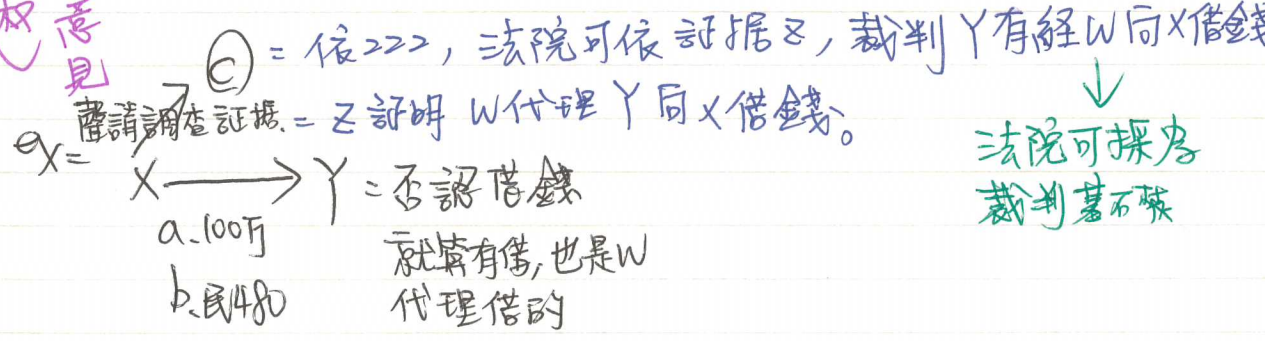
- 主張共通 = 辯論主義
- ① 當事人未主張原則 = 當事人未主張事實, 法院不得採用
 - ② 自認原則
 - ③ 法院調取權調查禁止原則。

但 = 民訴法 非單純之辯論主義

∴ 178 II → 非採取完全之當事主義, 法院可斟酌當事人未提事實

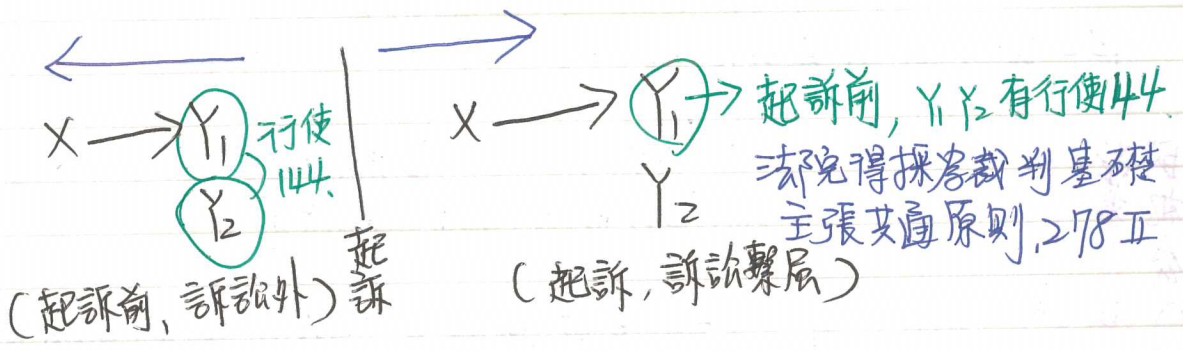
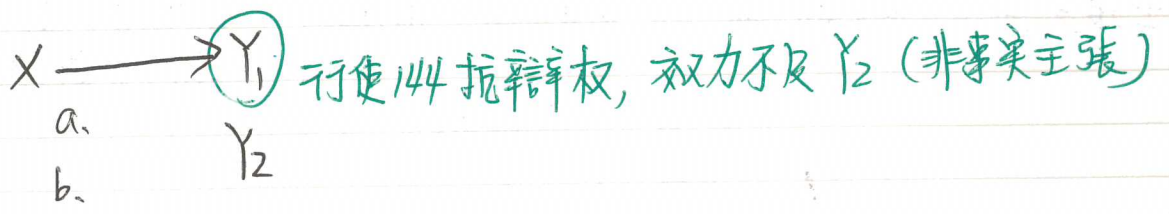
88 I → 法院若發現真實, 得依取權調查證據, 不採取調查禁止原則。

當事人有陳述意見之機會 (辯論權)



— 共同訴訟間之主張共通原則 =
(請義 = 時效例子)

144 = 抗辯權發生主義



— 訴之變更、追加及反訴

訴之變更、追加 = 原告立場,

訴之聲明 太少, 增加 = 追加
 訴訟標的



訴訟中
 的事

訴之聲明 有錯, 變更 = 變更
 訴訟標的

(便利原告訴訟)

利用原告訴訟之

反訴 = 被告立場, 同一程序中起訴

Q = 訴之變更、追加有無包含當事人之變更、追加?

學說 = 依德、日, 不包含。 < 請求之變更、追加 德、日保又不含當事人

最院 = 有包含。 255-I(5)

259 = 訴訟標的須合一確定人可容
 反訴被告

199-II

一審之變更、追加 = 依 255 I
 起訴狀送達前 = 可任意為之
 = 後 = 要受限制。

二審 = 依 446 I = 以原告來講，不論其為
 上訴人
 被上訴人

255 I 起訴狀送達前
 (7) = 不甚妨礙被告之防禦及訴訟終結

二審 = 446 I
 他造同意
 符合 255 I (2) ~ (6)
 255 II = 被告為本案言詞辯論，視為同意。

258 = 法院 許「訴之變更、追加」
 以訴為非變更、追加之裁判。) 不得聲明不符

255 = I ① 被告同意
 ② 請求基礎事實同一

→ 非 244 I ②

→ 舊請求、新請求之基礎事實

是否同一。同一，可變更追加
 (社會事實是一個，基礎事實同一?)

原則 = 法院判棄款請求，不需判斷借款。

例外 = 借款為棄款之原因關係，則符合

255 I ②

X → Y
 a. 100元
 b. 棄
 c. 105.1.1
 借款未交付
 是棄款之
 原因關係存在

變更、追加
 b₁ = 借款

244 I ② = 解決舊訴訟標的理論之變更、追加。

X → Y = 民 394
 a. 100元
 b. 民 367
 a₁ = 區正A車
 b₁ = 民 259

1992 I = I =
 新b理論
 均有適用，涉及變更、追加之闡明
 舊b理論
 (有批評違反命令主義，加重法官之負擔)
 但師 = ① 法官闡明義務沒有替代當事人之
 命令主義，當事人更可完整補充其訴之聲明、訴訟標的。
 ② 須訴訟分下，當事人才有自由命令
 分權限。
 向來是當事人給我事實，法院給
 你法律裁判 (法官知法原則)

255 244 I ③ = 擴張、減縮應受判決事項之聲明。

聲明之調整 ex = 244 IV

訴訟標的不變

255 I ④ = 情事變更而以他聲明代最初之聲明

a. 聲明
 均有變更、追加
 b. 訴訟標的

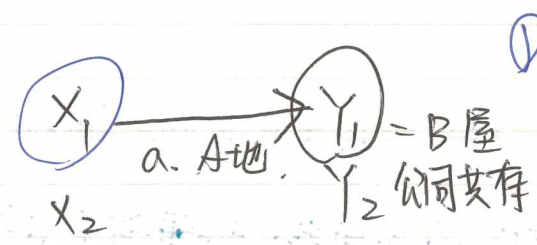
X → Y
 a. A車
 a. 50元

常見於強執 = Y 對 X 本案強執, X 依強 14 II.
 <強 18



如果 X 未依強 18, 致財產變遷拍定,
 對該變遷拍定財產只能依 179
 184

255 I (5) =

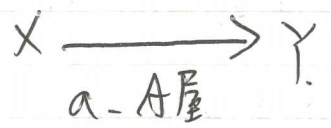


① X₁ 不能適用 ~~56~~ 追加
 X₂ (∵ 56 之 1 是視爲一起訴
 此等法是追加, 非 X₁ 追加)

分別共有
 共同共有

② X → Y₁ 適用 255 I (5)
 Y₂
 追加 Y₂, 適用 56。

255 I (6) = 中間確認之訴



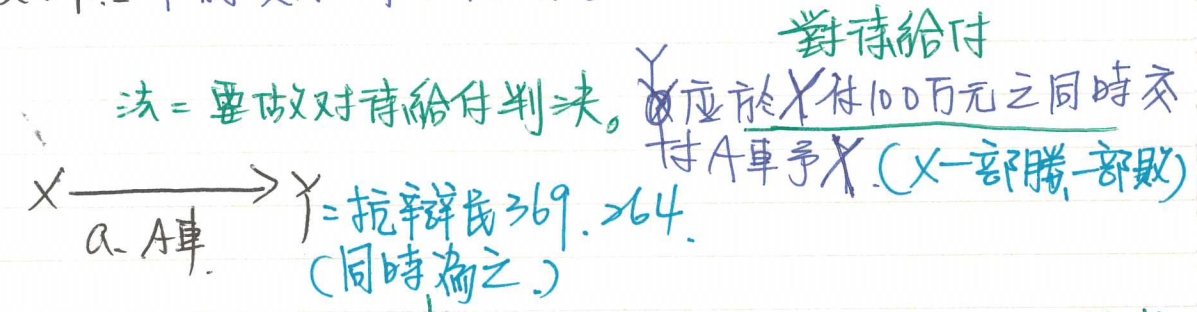
b. 民 767 I

b₁ 確 X 對 A 屋所有權存在

255 I (7) = 訴訟程序愈擱到後面, 愈不可變遷
 ∴ 255 I (1) ~ (6) 該當, 大致該當 (7),
 但 (8) 也不當然, 要具體個案判斷

訴之變更、追加 = 要緩和、放寬要件, 以擴大訴訟制度解決紛爭

— 反訴 = Y 將其本訴之防禦方法, 提出反訴。



法 = 要做對待給付判決。
 對待給付
 Y 應於 X 付 100 萬元之同時交
 付 A 車予 X (X 一部勝、一部敗)
 防禦方法 (199 之 1 II = 妨礙原告請求
 之理由)

Q = 被告沒抗辯, 原告可否先認諾?
 → X 可在一開始聲明 = Y 應於 X 付 100 萬之同
 時交付 A 車予 X。

(這樣 X 就是全部勝訴)

R 457 ~ 506