

Date 105/10/19 民訴

不表訴訟標的

一、當事人能力  
有訴訟能力 = 獨立有效為訴訟行為之能力

二、訴訟能力 (訴訟行為能力)  
限制 = 45之1

無 = 法定代理人

vs. 民法行為能力 = 私法自治原則下，有效法律行為之意思表示，要有行為能力。

= 即法律行為能力

三、實體法  
完全 行為能力 = 20歲、未成年已結婚  
限制 = =  
無 = = 7歲以下

訴訟能力 =

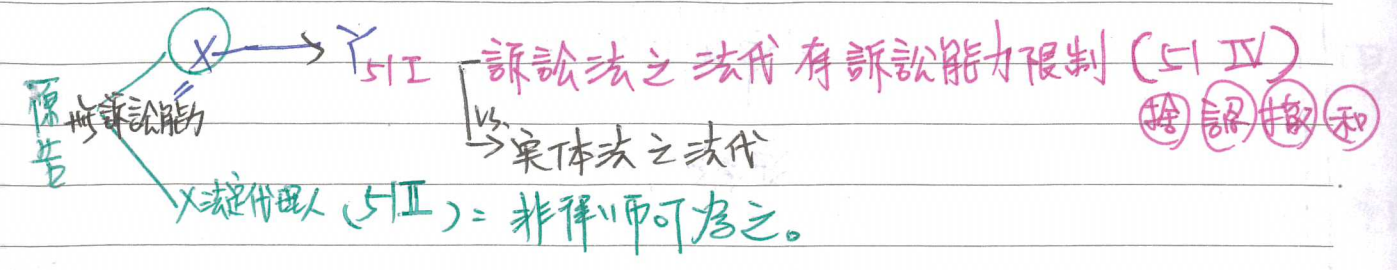
一、民法禁治產 → 監護宣告  
輔助宣告 (限制訴訟能力) - 民15之1

一、實體法上有「行為能力」  
→ 訴訟法上有「訴訟能力」

X → Y  
19歲 a. A車價金5萬元  
b. 民348

vs. ① 須輔助人同意  
② 不須輔助人同意  
③ 訴訟之分之 (認認認和) 要輔助書面同意

訴訟能力 = 47. 法定代理人  
51. 實體 訴訟



法代 = 於「非法人團體」準用之 (52) 「法人代表」

訴訟能力 = 以上指財產權之訴訟能力

vs. 家事事件，依家14. (直接對本人生效) 民103 顯名代理  
① 訴訟制度專門，訴訟程序  
② 保護當事人利益 388  
③ 律師生存 (在野法書) 197  
vs. 律師強制代理制度 (博奧)

法定代理 (涉律師代理) 問題  
① 任意代理  
vs. 律師代理原則 (日 我國舊法)

3. 本人訴訟 (我國)  
① 一、二、三審 本人訴訟議 → 言詞辯論律師代理  
② 3審 律師強制代理原則  
③ 406-21, 407, 474 II

美國 = 事實律師強制代理主義 (成功報酬制)



委任訴訟代理人 = 69I ① 委任書

- ② 言詞委任記明筆錄
- ③ 審判長委任

### II 審級代理

70I = 權限

① 為一切行為

② 推、認、撤、和、反、上、再

要有特別代理權

複委任  
委任代理

71 = 個別代理

vs.

→ 當事人本人之訴訟執行權 = 72 到場當事人即時撤銷、更正、訴代事實上陳述之權利。

73 = 訴訟代理權

→ vs. 173

74 = 訴訟委任之終止

→ 74II 訴代為終止，自終止意思表示之日起 15日內仍為必要所為

75 = 訴訟代理權欠缺之補正

→ 欠缺特別代理權(和解)

可先和解，再補正(德)

(台較少)

輔佐人制度 = 76

77 輔佐人所為之陳述，視為當事人自為  
(不是代理人之代理人 → 要審判長許可)

vs.

禁止陳述後，再禁止，視同不到場

→ 當事人欠缺陳述能力 = 208 → 侵害訴訟權，(德) 刪之

vs. ① 191 ex = 一造不到場，一造禁陳，視諭意停止

→ ② 385 - 一造辯論判決

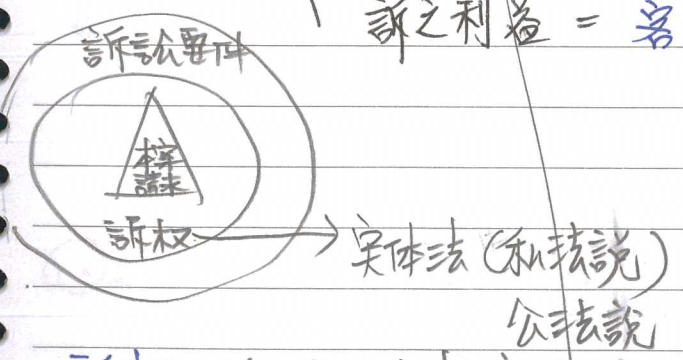
ex = 送小孩給工已 (民77但 → 8歲有效)

(民75 → 7歲以下，要代理人為之)

◎ 訴權

當事人適格 = 主體(觀)要件

訴之利益 = 客體(觀)要件



訴權 = (人民對法院之公法上權利)

- 權利保護請求權 (實體法角度)
- 本案判決請求權 (日本通說)

### 訴權否定論

→ 人民對法院之公法上權利 觀之 = 法官造法

權利非只有憲法規定

ex: 日照權、嫌煙權、動物權



vs. 訴訟標的之關聯

- 當事人適格 = 對本案請求，有訴訟實施權。  
法院所為之判決，有解決紛爭之效果。  
實體法上權利之歸屬主體，有訴訟實施權 (or 關係人)
- 訴之利益 = 請求法院為本案判決之必要 → 解決紛爭

→ 有關聯 = 正當當事人

- 蒐集證據
- 程序權保障
- 程序利益

當事人適格 類型 = 給付、確認 → 看有無訴訟實施權 形成

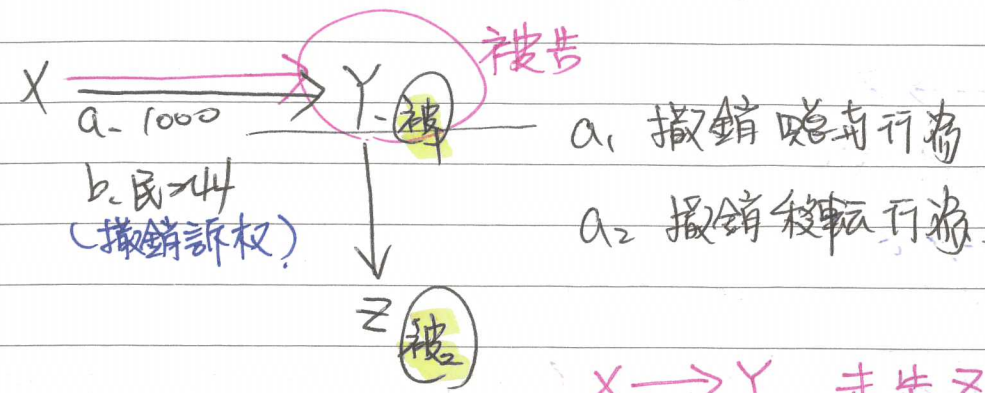
ex = 清算遺產 → 無訴權  
由法院監理清算財團 → 當原告 (有訴權)  
破產財團

土地法34之1

師 = 此為當事人適格問題  
出賣人 = Y1, Y2  
買受人 = X  
解套 = 67之1, Y3可增加訴訟  
54, Y3 提干預訴訟

最院 = Y1, Y2 均分「Y3的1/3」

ex = 詐害行為 (形成權)



X → Y, 未告 Z ⇒ 49 I ⑥  
欠缺其他要件  
被 + 被 = 當事人適格

→ 詐害行為之撤銷訴訟，一定要列當事人兩造。才有當事人資格

ex = 公司法189 → 列公司為被告，公司 = 法定訴訟擔當

ex = 公債大廈管理委員會，委員會之當事人能力 (公38)  
→ 起訴請求撤銷住戶大會決議，列管委會為被告

① 訴訟擔當 = 非實體法權、義歸屬主體，依法定取得訴訟實施權。  
法定 (取、義主體授權)

ex = 民8-1 具有訴訟法之性質

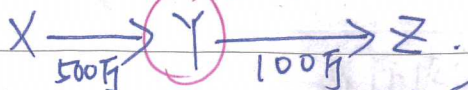
原告形式當事人 X1 → Y 無權占用  
a. A  
b. 民767 I. 民8-1 法定 → 67之1 40/II  
實質當事人 X2, X3  
507之1  
抄日本 但日本無67之1 507之1  
(賦予程序權保障)



67之1

ex 2

50%之1



民>42  
b 480

b 490, 505



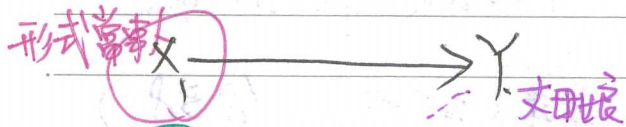
a. 若要給付Y 100斤, 由X代位要領

b. Y-Z (民>42) = 法定X有代位權, 法定擔當 (401 II)

→ X行使代位權, 要訴訟告知Y. (65)

一 意定 = 當事人有授權情形

8-8



實質當事人  
 X2  
 X3 (女婿)

同意, 法院不需再取權通知  
訴訟實施權的授予

↑  
 X2 X3 同意, 可以 (當事人資格)  
 X3 不同意, 該如何?

舊8-8 = X1 起訴當原告

X1 X2 X3 起訴當原告, 可以。

新修法後 = 56之1, 解決X3不同意

P. 279 ~ 325