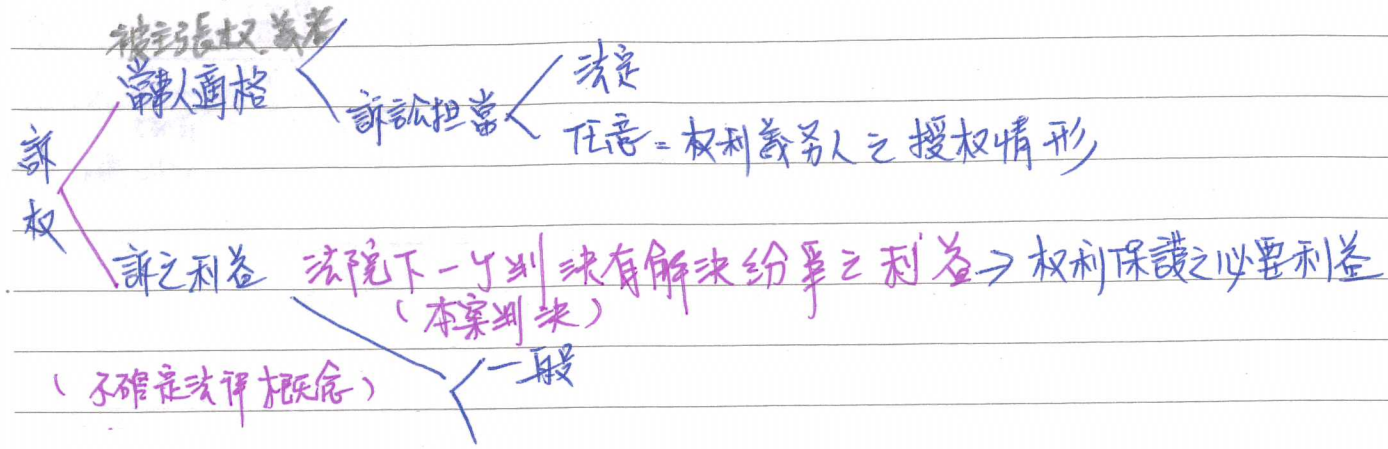
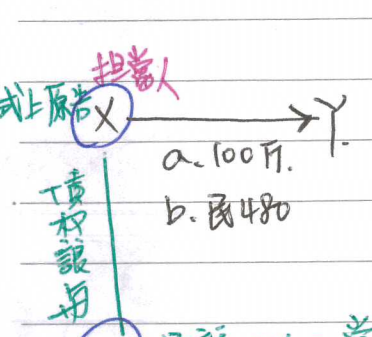


105, 10, 21 民訴 8



法定訴訟擔當 1. 法律授權



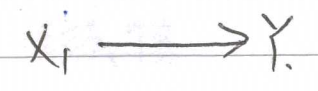
民訴 254 I 當事人恒定主義 (Book P. 102 ✓)

被擔當人訴訟無影響 = 訴訟上以所之權利為己之權利

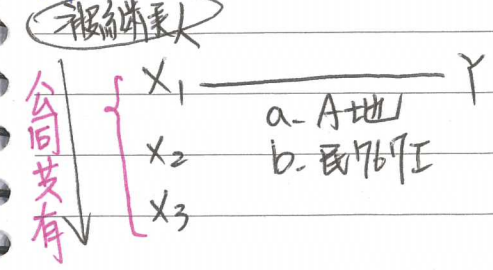
ex2

公司股東代表訴訟 (對董事長提損害訴訟)

公 213 = 股東代表訴訟



ex1. 任意訴訟擔當



繼承人 = 對繼承債務負無限責任 (繼承財產有限)

X<sub>1</sub> X<sub>2</sub> X<sub>3</sub> 為原告 → 當事人適格

X<sub>1</sub> 一人為原告 → 分別有民851

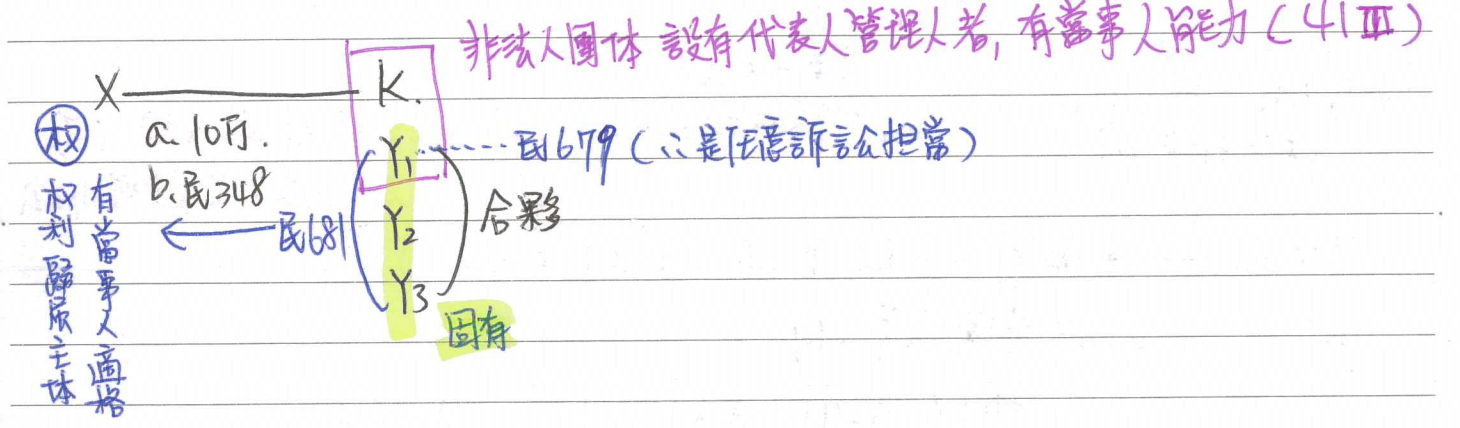
共同共有民8-8 II 準用8-1 法律規定可擔當

最高法院88 II (現行8-8 II) = X<sub>1</sub>得X<sub>2</sub>X<sub>3</sub>同意 = 任意訴訟擔當

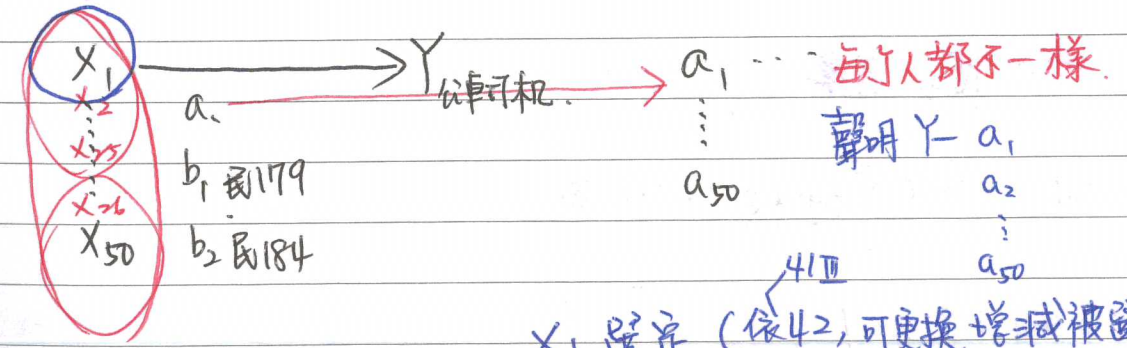
法院不須行 254 IV, X<sub>1</sub>敗訴, X<sub>2</sub>X<sub>3</sub>不可訴

法定擔當 = 254 IV 507之1

ex2 合夥



法定當事人制度 41 「選定」 = 授予訴訟實施權, 權義未讓與



X<sub>1</sub> 選定 (依42, 可更換, 增減被選定人, 訴訟行為之限制則依44)

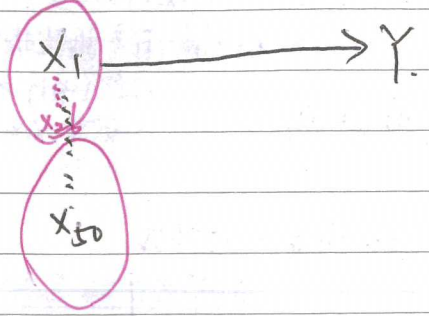
X<sub>2</sub>...X<sub>5</sub> 脫離訴訟, 但訴訟結果依40 I II

關於 X<sub>2</sub>...X<sub>50</sub>, 法院開庭不需再通知 X<sub>2</sub>...X<sub>50</sub>

### 團體訴訟

#### ◎ 團體訴訟 (我國加入制, 美國退出制)

· 追加原告當事人制度 44之2 公署、交通、商品瑕疵、其他本於同一原因事實而有共同利益之數人。



X1等  
 ① 徵求原被告鑑定人同意  
 ② 被鑑定人聲請法院 公告曉示

X1不同等 ③ 44之2 V 追加併案請求

#### · 我國 = 消保法 50 任意擔當團體訴訟

vs.  
 → 證券投資期貨交易  
 證券訴訟實施法  
 X1  
 ...  
 X20  
 ① 要20人以上  
 ② 請求權讓與 (X3依50II 終止讓與, 只剩19人, 不足20人, 亦可依50II 繼續訴訟)

消保法 from → 德國不正競爭法 (不採任意擔當)  
 → 受德國法影響  
 (補救 = 言詞辯論 終結前 得終止讓與)

vs.  
 → 實體法 = 物權讓與無法終止  
 ∴ 終止是不繼續授權之意

→ 44之1 ex = 鑑定農會

→ 個資法 = 34 訴訟實施法之授與

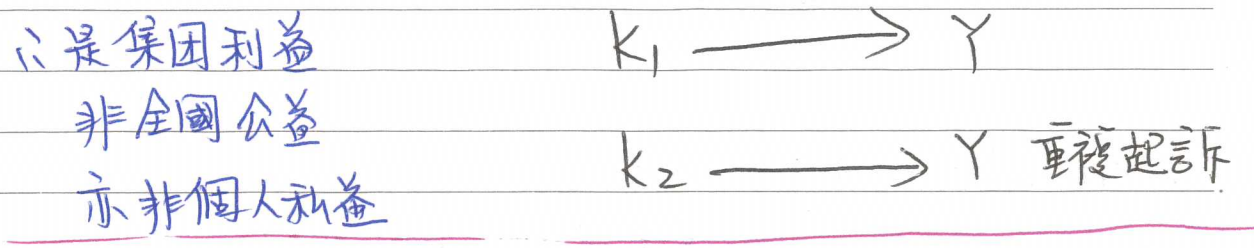
#### · 法定擔當團體訴訟

→ 消保法 54

vs.  
 → 44之3 = 公益之社團 / 財團法人 不作為訴訟

Q = 不作為請求權 是「因本為權利主體」

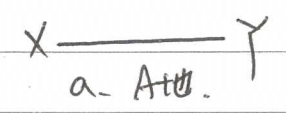
→ 賦予團體訴訟權 (法定訴訟擔當)



◎ 訴之利益 (強制性) = 權利保護必要利益  
 有無正當化強制被告應訴利益

一般 = 請求法院確認事實  
 具體事件  
 司法權範圍內

Q = 可以用非訟程序者, 可以提訴訟? X



b. 拍賣抵押物裁定 (非72) 裁定程序  
 → or 本案裁定 (非195) 不行言詞辯論  
 票123  
 書面形式審查

→ or 支付命令 (民訴521)

· 10 分割 / 經界之訴 (本質非訟, 訴訟化處理)

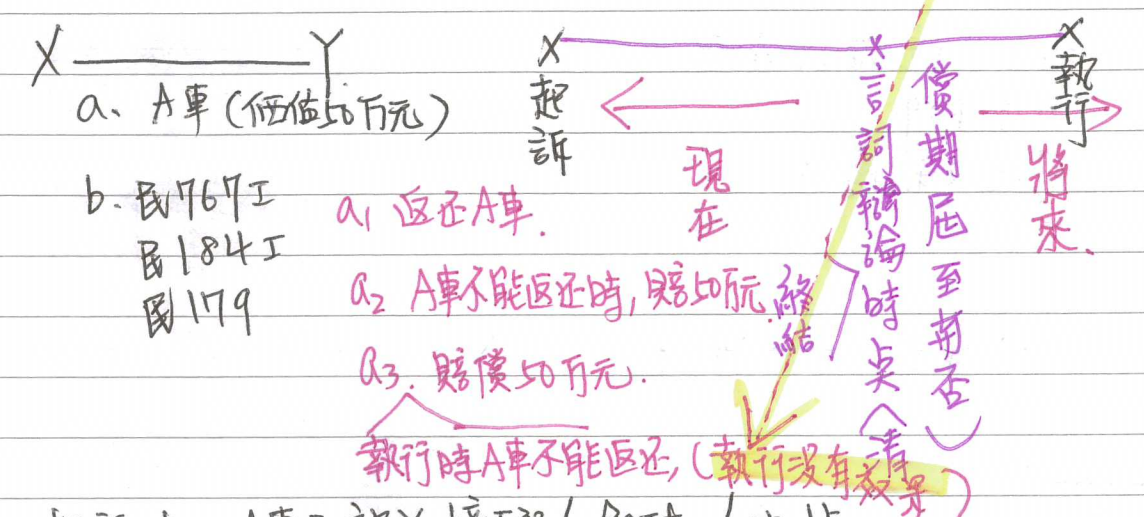
· 消債36II (本質訴訟, 非訟化處理) → 不可再提訴訟爭執

一部請求 = 違誠信  
濫訴駁回

>46 給付之訴 = ① 現在  
② 將來 = 要有訴之利益 (預告請求之必要)

ex = 代償請求  
補償性請求

ex = 代償



- a. A車 (價值50萬元)
- b. 民1767I
- 民184I
- 民179

- a1. 返還A車.
- a2. A車不能返還時, 賠50元.
- a3. 賠償50元.

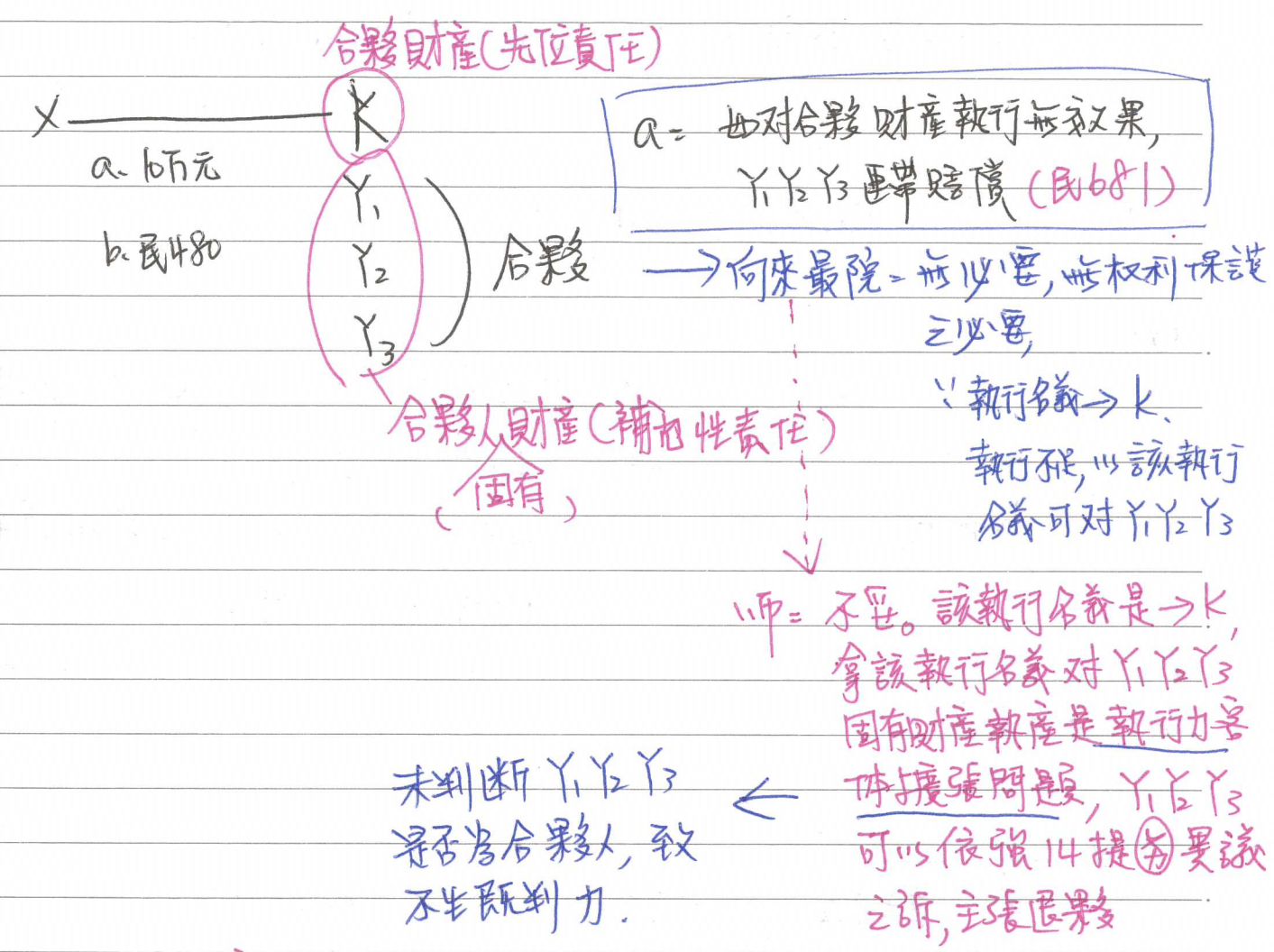
一、起訴時, A車已被Y撞毀/解体/賣掉  
→ Y無法交車 (給付不能)

∴ X不會勝訴, 原告之訴駁回  
故X要考慮賠償問題

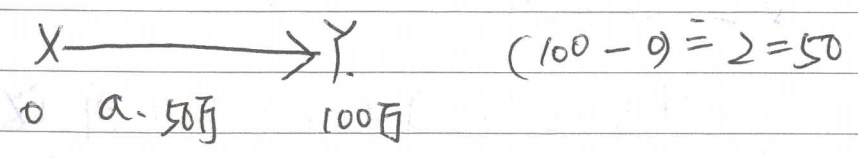
二、起訴時車在 (X假設分A車, 告商鐵拿回車)  
X未假設分, 要考慮言詞辯論終結時A車在否

三、起訴、言詞辯論終結時A車在, 執行時A車不在 (無法執行)

ex = 補償性請求



ex = 夫妻財產差額分配 (民1030之1) 家事事件法 = 家之財產、身分事件, 在同一程序處理.



- a. 50斤 100斤
- b. 民1052II (某程度破綻主義)
- 民1030之1 (同時告, 可是還沒依1052判斷確是?)
- 婚姻關係尚未消滅 → 1030之4
- 離婚判決未確定時, 權利發生 (非將來給付之訴)

44之3 亦有將來給付之訴」之意味。

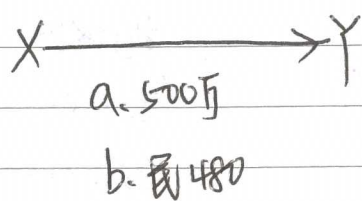
無訴之利益

ex 日本請求航空站飛機降落後不得升降 → 駁回

(國外一些政策形成亦是由司法機關來做)

確認訴訟 (確認利益 > 47)

ex=



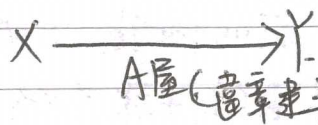
Q=

a= 確認X對Y有500萬元之給付請求權?

→ 無確認利益。

!! 無法執行, 須另訴請求始得執行, 增加法院負擔。

ex= 違章建築



... X基於既事實取得所有權。

(建造行為非法行為)

X無法移轉A屋予Y → 民758

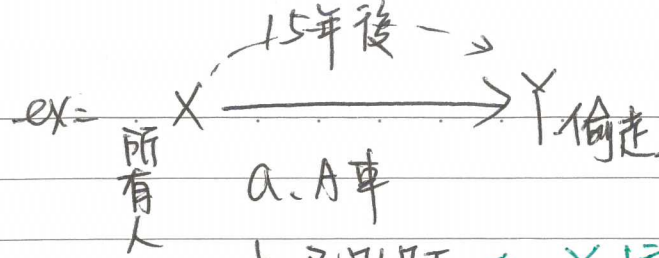
Y有使用收益權, 事實上处分權(拆、改)

但無法理上处分權(無法再賣他人)

Q= X可否請求確認A屋所有權存在?

→ 最院=X, 違誠信原則

!! 欠缺訴之利益 駁回



b<sub>1</sub> 民767I ← Y抗辯, 民768

b<sub>2</sub> 421 ← 最院 = 無確認利益。

物上請求權消滅時效, 義務人提時效抗辯, 權利人無確認利益。

確認證書真偽

↳ 法律關係基礎事實存否

亦同 (421工復段)

ex= 遺囑 → 有確認利益

ex= 嘿嘿嘿 (事實的部分) → 保護人格權, 有確認利益 (呂秀蓮)

ex= 將來產品有無侵害專利權 → 有確認利益

→ 重要 = 不論過去、現在、將來, 只要有確認利益, 即可提起。

P. 318 ~ 359

11/17 刑訴. 11/21 課輔