

【民法】民法之學習 從債權行為與物

權行為之區分談起 葉凡

作者：葉凡老師，法學博士候選人，司法官特考、律師高考及格
民法在形式架構上一共有五編，總則編、債編、物權編、親屬編、繼承編。其中總則編、債編與物權編屬於財產法，至於親屬編與繼承編屬於身份法。債權行為與物權行為，主要是用在財產法的領域

研讀導引

壹、民法體系建立之重要性

貳、民法五編之架構

- 一、債之關係
- 二、物權關係
- 三、兩者的比較

參、債權行為與物權行為

- 一、實例
- 二、觀念說明
- 三、區分實益

肆、基本題型

- 一、例題
- 二、說明

伍、結語

壹、民法體系建立之重要性

在各種國家考試中，民法的學習和準備，是令許多考生(尤其是非法律系畢業的考生)苦惱不已的問題。其實，即使是對法律系學生而言，民法也是一門負擔沈重的科目，更別說是非法科畢業的學生了。從民法典來看，民法法條數量之多(條號編至第一二二五條，尚未包含增訂條文)，居各種法律之冠，這已經夠嚇人了。除了法條本身就有許多艱深的專有名詞(例如：權力能力、善良管理人、不完全給付等等)之外，教科書中還使用了許多法條中沒有的抽象概念(例如：債權行為、物權行為等等)。這也加重了考生對於民法的恐懼感。

其實，民法的學習，如果能夠掌握正確的態度與方法，它並非如一般同學想像中那麼困難。拿起教科書一頁一頁劃重點，或者是拿起六法全書一條一條背，這種苦幹實幹的態度，並不適合用來讀民法，也會使學習民法的過程備極枯燥，並且效果不佳。正確的態度，應該是先著重民法概念體系的建立，再從體系中去認識法條規定，並輔以實例研習。如果能夠掌握學習民法的要訣，在國家考試中，常可以藉著民法拉大與其他考生的差距。

千頭萬緒中，本文先從支撐我國民法(尤其是財產法)架構的兩大基本概念——債權行為與物權行為談起，帶領考生用另一種方式進入民法的世界。

貳、民法五編之架構

民法在形式架構上一共有五編，總則編、債編、物權編、親屬編、繼承編。其中總則編、債編與物權編屬於財產法，至於親屬編與繼承編屬於身份法，其基本原理、原則與財產法略有不同。債權行為與物權行為，主要是用在財產法的領域。在財產法中，主要的法律關係有債之關係與物權關係兩大類：

一、債之關係：

債之關係，是指債權人與債務人之間的關係。廣義來說，它包括債權債務關係如何發生、效力內容、履行方式、不履行的效果，以及債之關係的消滅等(以上列舉的項目是舉例說明用，千萬不要背)各種與債權債務有關的事項。民法債編的規範對象就是債之關係。

債編還分成「債之通則」與「各種之債」兩個單元，前者主要規定通用於各種不同的債之關係的事項，例如債務不履行的法律效果。後者規定各種不同的債之關係(例如買賣契約、租賃契約、保證契約等等)，各自的要件、效力等事項。

二、物權關係：

物權關係，是規範物權人和權利標的物之間的關係。例如：所有權人對於所有物所能享有的權利內容；抵押權人對於權利標的物(抵押物)的權利內容。民法物權編所規定的，就是各種物權人的權利內容。

三、兩者的比較：

前述的說明，已經相當簡單明瞭。如果還不能理解，那我們在換個方式，用更簡單的話來說，債之關係就是在規定「權利人和義務人之間的關係」；物權關係就是在規定「權利人和權利標的物的關係」。這也是另一種相當方便的理解方法。至於民法總則，是再把債編與物權編二者共同適用的部分，再度抽離出來，集中規定到民法的最前面。比如說，行為能力、意思表示、消滅時效等等，是同時和債權及物權都有關的事項。

參、債權行為與物權行為

一、實例：

瞭解了財產法的架構以後，接下來我們就要說明「債權行為」和「物權行為」這兩個概念了。把教科書中的定義先擺到一邊不看，我們用一個簡單的實例來說明：

甲有三千元，乙有一輛腳踏車。有一天，甲、乙兩個人講好用三千元買賣這輛腳踏車，約定翌日中午一手交錢，一手交車。隔天約定時間一到，甲、乙都信手承諾，銀貨兩訖。

在上面這個實例中，甲、乙兩個人的法律行為可以分成三個：

- (一)約定好用三千元買賣腳踏車
- (二)付錢

(三)交付腳踏車

上面這三個法律行為，在民法上我們把(一)叫做債權行為；把(二)、(三)叫做物權行為。為什麼呢？

二、觀念說明：

(一)債權行為：

因為，甲和乙在第一天講好用三千元買賣腳踏車之後，甲乙之間已經有效成立了一個買賣契約。這個契約使得甲有義務支付價金，也使得乙有義務交付腳踏車(我們也可以倒過來說：甲有權利要求交車，乙也有權利要求付錢)。甲、乙二人之間如此的權利義務關係，就是債權、債務關係，簡稱債之關係。甲、乙之間在第一天約定好買賣腳踏車的行為，因為創造了甲、乙間的債權債務關係，所以叫做「債權行為」。

(二)物權行為：

至於在甲、乙約定好買賣腳踏車之後，到隔天付錢、交車之前，甲的三千元和乙的腳踏車所有權，是不是已經因為買賣契約的成立而移轉呢？民法上認為不是。其實，這也是一般人對於法律的理解。民法認為，只有買賣契約，並不會使價金或標的物的所有權移轉，買賣契約只是創造了前述的債權債務關係。真正使得金錢和腳踏車所有權移轉的，是翌日甲、乙付錢、交車的行為。也就是說，付錢，使得金錢所有權從甲移轉到乙；而交車，使得腳踏車所有權從乙移轉到甲。因此，付錢、交車這兩個使所有權(物權)移轉的行為，就被稱做是「物權行為」。

三、區分實益：

債權行為和物權行為的區分，是我國民法在立法上的重要基礎，也是思考和解答法律問題的重要工具。二者在法律上的不同相當多，很難一一列舉，也沒有在這裡逐一列舉的必要。本文只舉一、兩個例子供作參考，以幫助各位理解。

(一)行為的要件不同：

1.債權行為：

對於前述買賣腳踏車的例子，一定會有初學的同學會問：甲、乙之間如果沒有訂立書面契約，那麼他們的契約有效嗎？

首先，我們必須破除「契約書」的迷思。民法上對於債權行為的要件，原則上並不以訂立書面契約為必要。除非法律有特別規定，否則，只要契約雙方當事人意思表示合致，契約就已經有效成立。各位只要想想，你到便利商店去買報紙、買牛奶、買可樂，有沒有寫契約書？到菜市場買菜，有沒有寫契約書？沒有吧！難道這些交易都是無效的嗎？那麼，便利商店店員不就可以在你喝掉牛奶以後，告訴你契約無效，要求你把牛奶吐出來還他？法律當然不會規定出這麼荒謬的結果。重點是，在大部分的契約關係中，書面契約並不是法律規定的必要要件。只是，沒有訂立書面契約，日後確實比較容易對於契約是否成立、內容為何等事項發生爭議，但這只是發生爭議時的舉證責任問題，和債權契約的有效性無關。

2.物權行為：

另一方面，會使物權發生移轉的物權行為，因為容易影響第三人的權益，所以民法規定它必須以法定方式--特別是具公示效果的方式--來完成才行，否則在民法上不發生效力。民法第七百五十八條、第七百六十條規定，以不動產為標的的物權行為，必須要有「書面」和「登記」這兩個要件；民法第七百六十一條則規定，以動產為標的的物權行為，必須要以該動產的「交付」為要件。

(二)法律效果不同：

債權行為的效果，是使得當事人取得債權，或者是負擔債務。例如前例中的甲，因為買賣契約取得請求乙交車的「債權」(同時對乙負擔付錢的「債務」)；乙則因為買賣契約取得請求甲付錢的「債權」(同時負擔對甲交車之「義務」)。此等債務如果不履行，將會發生賠償責任(民二二六、二二七、二三一)，他方當事人也可以主張解除契約(民二五四至二五六)。

但物權行為的效果則是使物權直接發生、移轉、消滅或變更。就上例而言，甲、乙各自因為物權行為而取得或喪失腳踏車、金錢的所有權。

(三)權利人地位與救濟不同：

債權行為使人取得債權，物權行為使人取得物權。而債權與物權受侵害時，救濟途徑並不相同。債權受侵害時，債權人原則上只能對債務人主張損害賠償請求權(例如民法第二二六條)，例外才能向第三人請求賠償或撤銷(民法第一八四第一項後段、第二四四條)，權利救濟途徑較少，而且保障程度比較弱。但另一方面，物權受侵害時，權利人除了可以請求賠償外(民法第一八四條第一項前段)，還可以請求返還、除去或防止其侵害(民法第七六七條)，救濟途徑較多，保障程度比較強。

肆、基本題型

國家考試中，以債權行為和物權行為的區分作為命題焦點的題型不少，考生不可不注意(當然，如果不懂這兩種行為的區分，也就無從注意起了)。其中，從最基本的名詞解釋、問答題，到各種程度的實例題，都有可能出現。本文則舉一基礎實例題型，供考生參考，各位再自行衍生與變化其他。

一、例題：

甲、乙二人於九十一年一月一日約定，甲以二千元購買乙所有的中古手機一支，雙方應於同年一月三日一手交錢，一手交「機」。但訂約後隔日(一月二日)，乙因保管不慎，將手機誤留在餐廳，遭丙撿走不還，致不能按時履約。問：(一)乙應否對甲負何種責任？(二)何人得請求丙返還手機？

二、說明：

(一)甲、乙二人約定買賣手機，價金、標的物及履行時間等必要之點，均已意思表示合致，故買賣契約(債權行為)已有效成立。乙因此負有於約定時間給付手機給甲的義務(甲對乙取得債權)。乙因保管不慎，導致手機遺失為丙所撿走而不

能依約交付給甲，屬可歸責於債務人乙之給付不能，應依民法第二二六條之規定，對甲負損害賠償責任。

- (二)該手機原屬於乙所有，乙雖將之出賣給甲並訂立買賣契約，但因尚未交付，所以乙仍係該手機的所有權人。丙將乙的手機撿走不還，對乙的所有權構成侵害，乙得依民第七六七條之規定請求返還，也可以依民法第一八四條第一項前段請求丙負損害賠償責任。至於甲雖已與乙訂約購買手機，但因為甲乙尚未為物權行為，也就是說甲尚未取得手機的所有權，所以不能請求丙返還，原則上也不能請求丙負損害賠償責任。

伍、結語

民法的學習，必須以正確的方法與態度進行，才能事半功倍。我國民法仿自德國民法，有相當嚴謹的邏輯結構，而不只是一堆法條的堆砌。學習民法的時候，自然必須依循建構民法的理路，才能夠得其門而入。多數考生不知其所以然，抱住教科書、講義或法條，死命猛背，只是徒然耗費精神而已。我國民法權威學者王澤鑑教授(現為司法院大法官)，在其課堂及著作中，不厭其煩地一再講解民法的體系概念，就是希望大家能夠擺脫法條、教科書的機械式敘述，另以體系概念的方式來學習民法。經王教授闡述多年，現多數法律系學生多能依此方法，有效率地學習民法。但非法律系的同學，卻仍陷在法條與專有名詞的泥沼中，難以自拔。

本文略舉一、二例，重點不在於例題的正確解答或者法條的正確引用，而是在於解題時所依賴的重要基本概念--「債權行為」與「物權行為」--的認識，以及其在民法上的地位的瞭解。更重要的是，希望導正考生錯誤的學習方法，以更經濟、有效率的方法來敲開國家考試之門。