

簡 目

第一章 緒論	1
第一節 社會現象觀察與問題提出.....	1
第二節 研究目的.....	2
第三節 研究方法.....	2
第四節 研究限制.....	3
第五節 論文架構.....	4
第二章 營業質之意義與功能	6
第一節 營業質之意義.....	6
第二節 營業質之功能.....	7
第三章 營業質之發展與規範沿革	16
第一節 營業質之發展.....	16
第二節 營業質之規範沿革.....	22
第一項 以典押當業管理規則為依據.....	22
第二項 更名為當舖業管理規則.....	23
第三項 當舖業法的出現.....	25
第一款 行政院「當舖業管理法草案」之提案.....	26
第二款 當舖公會「當舖業法草案」之提案.....	28
第三款 立法過程之鬥智.....	30
第四項 營業質納入民法體系.....	35
第一款 睽違已久的民法物權編修正草案.....	35
第二款 立法過程之討論.....	36
第三款 營業質正式明文於民法物權編.....	39
第四章 營業質之法律關係	42
第一節 營業質之定性.....	42
第一項 物權法定主義之爭議.....	42
第二項 民法物權編施行法第 14 條之爭議.....	43
第二節 營業質之法律關係.....	45
第一項 營業質之取得.....	45
第二項 營業質之效力.....	53
第三項 營業質之消滅.....	62
第五章 汽車融資與營業質	65
第一節 汽車融資之出現.....	65

第二節 汽車融資之流程與實務觀察	68
第一項 留車借款	68
第二項 免留車借款	74
第三節 汽車融資之問題	79
第一項 權利車之產生	79
第二項 法律關係混淆不清	89
第三項 製造大量訴訟	90
第六章 汽車融資之實務見解與分析	93
第一節 附條件買賣與營業質之競合	93
第一項 動產擔保交易法第 5 條之意義	93
第二項 先賣後當，登記在後	96
第三項 先賣後當，登記在前	104
第四項 先當後賣	106
第二節 動產抵押與營業質之競合	106
第一項 先押後當，登記在後	106
第二項 先押後當，登記在前	110
第三項 先當後押	110
第三節 免留車借款之判決	115
第一項 民事法律關係	115
第一款 免留車借款之性質	115
第二款 免留車借款之爭議	118
第三款 免留車借款相關契約之效力	122
第四款 免留車借款之合法性	128
第二項 刑事法律關係	129
第一款 動產擔保交易法第 38 條之罪	130
第二款 重利罪	133
第三款 刑罰之最後手段性	139
第七章 結論與建議	142
第一節 結論	142
第二節 建議	147
※參考文獻	149
※附錄	152

目 錄

第一章 緒論	1
第一節 社會現象觀察與問題提出.....	1
第二節 研究目的.....	2
第三節 研究方法.....	2
第四節 研究限制.....	3
第五節 論文架構.....	4
第二章 營業質之意義與功能	6
第一節 營業質之意義.....	6
第二節 營業質之功能.....	7
一、增加融資管道.....	7
二、支撐中小企業存活.....	8
三、滿足人民生活急需.....	9
四、抑制地下錢莊成長.....	9
五、保管功能.....	14
六、鑑定功能.....	15
七、銷售功能.....	15
第三章 營業質之發展與規範沿革	16
第一節 營業質之發展.....	16
一、營業質之起源.....	16
二、國民政府來台後當舖業的發展.....	16
第二節 營業質之規範沿革.....	22
第一項 以典押當舖管理規則為依據.....	22
第二項 更名為當舖業管理規則.....	23
第三項 當舖業法的出現.....	25
第一款 行政院「當舖業管理法草案」之提案.....	26
第二款 當舖公會「當舖業法草案」之提案.....	28
第三款 立法過程之鬥智.....	30
一、當舖可收取之年利率上限.....	30
二、當舖應否全面開放設立.....	31
三、持當人應否於當票內按捺指紋.....	31
四、逾月之利息計算方式.....	32
五、倉棧費之收取.....	33
六、警察機關之查察、臨檢.....	33
七、公營質借機構應自負盈虧.....	34
八、施行屆滿三年應行檢討之條文.....	34

第四項 營業質納入民法體系	35
第一款 睽違已久的民法物權編修正草案	35
一、民國 88 年之物權編修正草案	35
二、民國 96 年之物權編修正草案	35
第二款 立法過程之討論	36
一、於第 893 條第 2 項增加但書之規定	36
二、另訂一節準用動產質權之規定	37
三、將當舖業管理規則提升到法律之層次	37
四、另訂一條準用動產質權之規定	37
第三款 營業質正式明文於民法物權編	39
第四章 營業質之法律關係	42
第一節 營業質之定性	42
第一項 物權法定主義之爭議	42
第二項 民法物權編施行法第 14 條之爭議	43
一、僅不適用第 893 條第 2 項禁止流質契約之規定	43
二、全部不適用	44
三、部分不適用	45
第二節 營業質之法律關係	45
第一項 營業質之取得	45
一、營業質之設定	46
二、善意取得	49
第二項 營業質之效力	53
一、擔保債權之範圍	53
二、標之物之範圍	55
三、出質人之權利義務	57
四、質權人之權利	58
五、質權之實行	60
六、質權人之義務	61
第三項 營業質之消滅	62
一、質物之返還	62
二、喪失質物之占有	63
三、質物之滅失	63
第五章 汽車融資與營業質	65
第一節 汽車融資之出現	65
一、質當物品的改變	65
二、汽車融資的起源及興盛時期	65
三、汽車融資興起之原因	67

第二節 汽車融資之流程與實務觀察	68
第一項 留車借款	68
一、查驗車輛	68
二、評估利潤、決定利息	71
三、開立當票	72
四、交付質當金額、移置車輛保管	73
五、持當人贖回車輛或不贖回車輛而流當	73
六、辦理流當、車輛轉售	73
第二項 免留車借款	74
一、查驗車輛	74
二、評估持當人信用	74
三、評估利潤、決定利息	75
四、開立當票	76
五、簽立本票、押當車輛借用書、切結書、找保證人	76
六、交付質當金額、車輛由持當人取回	78
七、持當人還款或未還款時車輛之協尋	78
八、辦理流當、車輛轉售	79
第三節 汽車融資之問題	79
第一項 權利車之產生	79
一、權利車之意義	82
二、權利車產生之問題	86
第二項 法律關係混淆不清	89
一、營業質與動產擔保競合	89
二、免留車借款之法律關係	89
第三項 製造大量訴訟	90
一、民事判決案由分析	91
二、刑事判決案由分析	91

第六章 汽車融資之實務見解與分析 93

第一節 附條件買賣與營業質之競合	93
第一項 動產擔保交易法第 5 條之意義	93
一、善意	93
二、第三人	93
三、登記	94
四、不得對抗	95
第二項 先賣後當，登記在後	96
一、附條件買賣之買受人可否再以同一汽車成立質當契約？	97
二、當舖是否善意取得質權？	97

三、附條件買賣之出賣人可否取回汽車？	102
四、當舖可否主張流當而取得汽車所有權？	103
第三項 先賣後當，登記在前	104
一、附條件買賣之買受人可否再以同一汽車成立質當契約？	105
二、當舖是否善意取得質權？	105
三、附條件買賣之出賣人可否取回汽車？當舖可否主張流當而取得汽車所有權？	105
第四項 先當後賣	106
第二節 動產抵押與營業質之競合	106
第一項 先押後當，登記在後	106
一、動產抵押人可否再以同一汽車成立質當契約？	107
二、是否須判斷當舖之善、惡意？	108
三、動產抵押權人可否取回汽車？	108
四、流當後，動產抵押權是否繼續存在？	108
第二項 先押後當，登記在前	110
一、動產抵押人可否再以同一汽車成立質當契約？	110
二、是否須判斷當舖之善、惡意？	110
三、動產抵押權人如何取回汽車？	110
四、流當後，動產抵押權是否繼續存在？	110
第三項 先當後押	110
一、出質人可否再以同一汽車成立動產抵押契約？	111
二、是否須判斷當舖之善、惡意？	113
三、動產抵押權人可否取回汽車？	113
四、流當後，動產抵押權是否繼續存在？	113
第三節 免留車借款之判決	115
第一項 民事法律關係	115
第一款 免留車借款之性質	115
一、認為屬「營業質」者	115
二、認為屬「消費借貸」者	116
三、是否為動產抵押	117
第二款 免留車借款之爭議	118
一、判決事實	118
二、法院見解	118
第三款 免留車借款相關契約之效力	122
一、借車切結書	122
二、其他切結書	126
三、汽車買賣合約書	127
四、車輛取回同意書	127
第四款 免留車借款之合法性	128

一、以出租第三人方式辦理	128
二、以動產抵押方式辦理	128
三、於當舖業法中修法承認	129
第二項 刑事法律關係	129
第一款 動產擔保交易法第 38 條之罪	130
一、構成要件	130
二、本罪之除罪化	131
三、除罪後應為免訴判決	131
第二款 重利罪	133
一、構成要件	133
二、當舖收受月息九分是否成立重利罪	134
三、倉棧費之定義及計算	136
第三款 刑罰之最後手段性	139
二、倉棧費計算之合理性	140
三、違反法定利率即成立重利罪之合理性	140
四、刑法之明確性及最後手段性	141
第七章 結論與建議	142
第一節 結論	142
第二節 建議	147
※參考文獻	149
※附錄	152
附錄一、當舖法規	152
(一)當舖業法	153
(二)當舖業管理規則	159
(三)典當管理辦法	163
附錄二、當舖業者訪談紀錄	174
(一)訪談大綱	175
(二)訪談紀錄	176
附錄三、相關契約	197
(一)汽車借出駛用保管切結書	198
(二)質押借車切結書	199
(三)切結書	200
(四)委託切結書	202
(五)汽車買賣合約書	203
(六)車輛取回同意書	204

(七) 車輛協尋委託書·····	205
(八) 台北市當舖商業同業公會汽機車流當證明申請書·····	206
(九) 台北縣當舖商業同業公會證明書·····	207
(十) 當票·····	208



圖表目次

表一：當舖與銀行之比較·····	8
表二：民國 90 年~96 年查緝地下錢莊概況·····	10
表三：當舖與地下錢莊之區別·····	14
表四：民國 91 年~96 年當舖家數統計表·····	19
表五：台灣各個時期質當物品的內容·····	65
表六：當舖與汽車融資之判決統計·····	90
表七：當舖與汽車融資之判決案由分析·····	91
圖一：民事判決案由分析·····	92
圖二：刑事判決案由分析·····	92

