臺灣嘉義地方法院民事判決

113年度訴字第500號

原告 匯豐汽車股份有限公司

法定代理人 陳昭文

訴訟代理人 吳鵠帆

季佩苧律師

被告 廖仁傑

劉文泰

上列當事人間請求確認抵押權不存在等事件，經本院於民國113年12月18日言詞辯論終結，判決如下：

主 文

原告之訴駁回。

訴訟費用由原告負擔。

事實及理由

壹、程序部分：

一、被告廖仁傑經合法通知，未於最後言詞辯論期日到場，核無民事訴訟法第386條所列各款情形，爰依原告聲請，由其一造辯論而為判決。

貳、實體部分：

一、原告起訴主張：

(一)被告廖仁傑於民國109年3月4日向原告簽發票面金額新台幣(下同)20萬元之本票乙紙。原告於113年間就被告廖仁傑所有如附表所示之不動產聲請強制執行，經本院113年度司執字第16974號查封，因附表所示之不動產經被告劉文泰設定登記擔保債權總金額80萬元之普通抵押權，致原告無法受償。惟被告劉文泰及被告廖仁傑之債權不存在，其系爭不動產之抵押權亦失所附麗，原告依民法第242條、第767條第1項中段之規定，代位被告請求塗銷系爭抵押權之登記。

(二)訴之聲明：

01 1、確認被告廖仁傑所有如附表所示之不動產，於112年6月28日
02 為被告劉文泰所設定登記擔保債權總金額80萬元之普通抵押
03 權，其所擔保之債權不存在。

04 2、被告應將上開抵押權設定登記予以塗銷。

05 3、訴訟費用由被告等連帶負擔。

06 二、被告方面：

07 (一)被告劉文泰：

08 1、廖仁傑因周轉需要於112年6月26日向劉文泰借款，於同日下午
09 代書廖景賢及友人蔡佳儒陪同，被告2人當場簽立借款契
10 約書、抵押權設定契約書等文件，劉文泰並交付80萬元借款
11 予廖仁傑收受，系爭債權係真實存在，原告主張顯不可採。

12 2、訴之聲明：

13 (1)原告之訴駁回。

14 (2)訴訟費用由原告負擔。

15 (二)被告廖仁傑：未於言詞辯論期日到場，亦未提出書狀為任何
16 聲明或陳述。

17 三、爭點事項：

18 (一)不爭執事項：

19 1、被告廖仁傑於109年3月4日向原告簽發票面金額20萬元之本
20 票乙紙；嗣因清償無果，原告向本院聲請強制執行並換發10
21 9年度司執字第28553號債權憑證。

22 2、附表所示之不動產經被告劉文泰設定登記擔保債權總金額80
23 萬元之普通抵押權。

24 (二)爭執事項：

25 1、附表所示抵押權所擔保之債權是否存在？

26 2、原告之請求有無理由？

27 三、本院判斷：

28 (一)附表所示抵押權所擔保之債權是否存在？

29 1、被告廖仁傑於109年3月4日向原告簽發票面金額20萬元之本
30 票乙紙；嗣因清償無果，原告向本院聲請強制執行並換發10
31 9年度司執字第28553號債權憑證。又附表所示之不動產為被

01 告廖仁傑所有，並於112年6月28日經被告劉文泰設定登記擔
02 保債權總金額80萬元普通抵押權之事實，為原告、被告劉文
03 泰所不爭執，被告廖仁傑則經合法通知，未於言詞辯論期日
04 到場爭執，依民事訴訟第280條第1、3項之規定(當事人對於
05 他造主張之事實，於言詞辯論時不爭執者，視同自認。但因
06 他項陳述可認為爭執者，不在此限。當事人對於他造主張之
07 事實，已於相當時期受合法之通知，而於言詞辯論期日不到
08 場，亦未提出準備書狀爭執者，準用第1項之規定)，已視為
09 自認原告主張之事實。此外，並有本院109年度司執字第285
10 53號債權憑證、土地謄本、他項權利證明書、抵押權設定契
11 約書可證(本院卷第19-29、48-52、100-108頁)。據上可
12 認，上開事實堪信為真實。

13 2、證人即代書事務所之業務廖景賢證稱：「本件抵押權是我們
14 蔡代書處理的，我沒有參與，但我有載蔡佳儒去劉文泰的
15 家，辦理廖仁傑的抵押，只有蔡佳儒跟他們談及簽文件，我
16 有看到劉仁泰在住處交錢給廖仁傑，金額不清楚，廖仁傑要
17 把土地設定抵押的劉文泰，因廖仁傑向劉文泰借錢，至於設
18 定哪筆土地我也不清楚，借款書是蔡代書擬的」等語(本院
19 卷第198頁)。

20 3、證人即代書蔡佳儒證稱：「本件抵押權是我辦理的，是廖仁
21 傑去我們事務所找我要辦抵押貸款，之後到臺中的一間公
22 寓，在場有我、廖景賢、廖仁傑及一位大姐。當時有提到要
23 抵押80萬元，當場有交付金錢給廖仁傑80萬元，廖仁傑當場
24 有點交，當時我們並不知道廖仁傑已經有欠款，廖仁傑也沒
25 有說有欠他人錢，我們也不清楚他外面有負債的事情，當時
26 劉文泰有交付80萬元給廖仁傑，因為沒有交我們也不可能幫
27 他設抵押權，劉文泰是否知道廖仁傑在外是否負債，我不清
28 楚」等語(本院卷第198、199頁)。

29 4、互核上2證人所述，就系爭抵押權之簽訂及付款所述相符，
30 且證人實際參與本件系爭抵押權設定過程，復與當事人間並
31 無任何故舊恩怨，亦與本件訟爭結果並無任何利益糾葛，應

01 無任何偏袒之動機，且經具結後陳述，當不致為偏袒任何一
02 方而為虛偽陳述，而無端捲入兩造之紛爭，或招致受偽證罪
03 追訴處罰危險之理，故上開2位證人之證述應屬可信。可證
04 系爭抵押之債權，被告劉文泰確實有交付被告廖仁傑借款80
05 萬元。

06 5、按不動產物權，依法律行為而取得、設定、喪失及變更者，
07 非經登記不生效力(民法第758條)；不動產物權經登記者，
08 推定登記權利人適法有此權利(民法第759條之1第1項)。故
09 依上開條文之規定，系爭抵押權既經設立登記完畢，亦應推
10 定被告劉文泰有此抵押債權之存在。

11 6、綜上所述，系爭抵押之債權，被告劉文泰確實有交付被告廖
12 仁傑借款80萬元。

13 (二)原告之請求有無理由？

14 被告劉文泰對被告廖仁傑之系爭抵押債權80萬元，確實存
15 在。從而原告以系爭抵押債權80萬元不存在，而請求確認該
16 債權不存在，並代位被告廖仁傑請求被告劉文泰塗銷系爭抵
17 押權，為無理由，應予駁回。

18 五、訴訟費用裁判之依據：民事訴訟法第78條。

19 中 華 民 國 114 年 1 月 3 日

20 民事第三庭法官 馮保郎

21 以上正本係照原本作成

22 如不服本判決，應於送達後20日內，向本院提出上訴狀(須按對
23 造人數提出繕本)，及表明上訴理由，並依上訴利益繳交第二審
24 裁判費。如委任律師提起上訴者，應一併繳納上訴費，否則本院
25 得不命補正逕行駁回上訴。

26 中 華 民 國 114 年 1 月 3 日

27 書記官 張簡純靜

28 附表：

29

編號	不動產	抵押權登記事項
1	嘉義縣○○鄉○○○000 地號土地	權利種類：抵押權 收件年期：民國112年 字號：嘉竹地字第025090號

(續上頁)

01

		登記日期：112年6月28日 權利人：劉文泰 債權額比例：全部 擔保債權總金額：新臺幣800,000元 設定權利範圍：58/240
--	--	---