輕鬆聽懂產品責任案件 美國訴訟重點觀念

徐當仁

20160323

核保學會

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

美國產品責任基礎理論 ⑵

- Substantive Affirmative Defenses (被告在實體法上的獨立抗辯)
 - State of the art (鐵時的工職水準)
 - Modification of product (改装產品)
- Misuse of product (不當使用產品)
- Conduct of another party (其他人的行馬) Conduct of Plaintiff (原告的行為)
- Contributory Negligence (共同過失)
 - Assumption of Risk (自行承基風歌)
- Procedural Affirmative Defenses(被告在程序法上的獨立抗辯) - Federal preemption (聯邦產品標準)

 - 對送達程序的抗辯(objections to service of process)
 對缺乏個人管轉權的抗辯(objection based on lack of personal jurisdiction)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

美國產品責任基礎理論 ⑴

- 原告的訴因(Canse of Action,起訴原因)
 - Negligence in Tort(侵權行爲的過失)
 - Design (設計)
- Manufacture (製造)
- Strict Liability (嚴格責任)
- ・Design defect (設計的瑕疵)
- ・Manufacture defect(製造的瑕疵)
- Warning or instructions defect (警告或指示的瑕疵)
 - Breach of Warranty(違反"擔保")
- Express written warranty(明示擔保) • Implied warranty (默示擔保)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

"譯名"的商權

- 找不到"No Fault Liability" 這個字。
- "No fault" coverage是車險first-party claim的用語。
- 如果責任基礎是Strict Liability與Absolute Liability,則行爲人即使無過失也要負責,同時不能主張受害人為Contributory Negligence而免責
 - 但Strict Liability的定義也不盡相同。
- Strict Liability與Absolute Liability都是成文法的概念,不是判例法的概念。Negligence才是判例法的概念。
 - Contributory Negligence與Comparative Negligence
- 如果是Contributory Negligence, 行爲人可以免責。如果是Comparative Negligence, 行爲人僅可以減輕責任。所以比較像我國的"與有過失"或"過失相抵"。
 - 因此,Contributory Negligence不宜翻譯成"與有過失"

對產品責任訴因的獨立抗辯

對不同的訴因,有不同的抗辯理論

產品的瑕疵(defect)及"不合理的危險"(unreasonably dangerous)與受害人的傷害有因果關係(direct or proximate result)。但同時要看原告所主張的法律理論而定。

損害賠償範圍

補償性損害 (Compensatory Damages)

- 經濟損失 (economic damages)

- negligence of third parties. (對"過失" 的抗辯包括原告的共 For example: affirmative defenses to negligence include contributory negligence of plaintiff or contributory 同過失與第三人的共同過失)
 - product, etc. (對產品責任的抗辯包括不當使用產品,當時的工 include misuse of product, state of the art, modification of For example: affirmative defenses to products liability 藝水準,改装產品)
- include warranty disclaimers, warranty exclusions, warranty limitations, etc. (對違反擔保的抗辯包括對擔保聲明不負賠償責 For example: affirmative defenses to breach of warranty 任,不適用擔保,僅對擔保負有限責任)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

3 美國產品責任基礎理論

Restatement of Torts (model acts)

- 消費者期待標準(consumer expectation test)(2nd)(A product is uneasonably dangerous when it poses a danger that is beyond the expectation of an ordinary customer using the product in its intended the expectation of an ordinary customer using the product in its intended
- 風險/收益分析(risk-benefit analysis)(2nd)
- 合理的替代性設計(reasonable alternative design,RAD)

Restatement of Torts (Third) (Second全部採取嚴格責任)

- 製造 (manufacturing defect) (探嚴格責任, strict liability; the product departs from its intended design even if all possible care was exercised in preparation and marketing of the product) - 設計 (design defect) (探過失責任, negligence standard)
 - 警告 (inadequate warning) (探過失責任, negligence standard)

產品故事(product story)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重

故意 (intentional, willful or wanton) 或重大過失

懲罰性賠款 (Punitive Damages)

· 已經造成的收入損失 (past loss of income)
· 預估將來的收入損失 (loss of future earnings)
· 已經發生的醫療費用 (past medical expenses)
· 預估將來的醫療費用 (future medical expenses)

非經濟損失 (non-economic damages) • 精神上損害賠償 (pain and suffering)

美國產品責任基礎理論 ⑷

Restatement of Torts (Third)

- 產品瑕疵的分類 (如上頁) - 第2條:
- 第4條: 違反和遵守產品安全法規就是過失。
- 第10條:產品的經銷商和零售商對沒有盡到警 告義務所造成的損害應負賠償責任。
- 第11條:產品的經銷商和零售商對出售後未召 回的產品所造成的損害應負賠償責任。

產品責任基礎最新的發展

- eliminates the "consumer expectations test" as an independent The Restatement of Torts (Third) is the most recent version. It defectively designed. It also requires the plaintiff to provide a reasonable alternative design to the product in question. governing standard in determining whether a product is
- 侵權行爲改革法案第三版是最新的版本,這版本摒棄了將消費者期待 的測試做爲產品設計是否有瑕疵的獨立標準。同時,此版本也要求原 告要提供涉案產品的合理替代設計。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

Appointed by President (總 Appointed to life term (終 Confirmed by Senate(参議 統任命) 究同意) 身任期) 法官是如何任命的 聯邦法 院法官 Appointment (立法任命) Appointment (行政任命) Election(選 Legislative Executive 州浓院 法官

州法院與聯邦法院

州法院有

- 州初級法院 (trial courts),
- 州中級上訴法院 (mid-level appellate courts) (intermediate appellate courts)
 - 州最高法院 (state supreme courts)。

聯邦法院有

- 聯邦地區法院 (federal district courts),
- 巡迴上訴法院(circuit courts,又稱爲聯邦中級上訴法院,federal mid-level appellate courts)
- 聯邦最高法院 (The Supreme Court of the United States)。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

9

Conservative vs. Liberal

Conservative Jurisdictions

Liberal Jurisdictions

(比較自由的州)

(比較保守的州)

- •對被告公司 比較有利。 • 通常是農業地區。
- 對原告比較有利。
- 通常是都會地區。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

7

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

法官的角色

- 法官在審判過程之中扮演重要的角色,包括 解釋法律,評估雙方所提出的證據,以及控制審判要如何進行。
- 在審判前也扮演重要的角色。
- · 理論上應該要保持中立的地位,但州法院的法官 常常會受到外在的影響。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

13

陪審團團員是如何產生的

- Pool of voters (選舉人名單)
- Drivers license/state ID renewals (駕照/州 身份證明)
- Other government-controlled databases (政府所有的資料庫)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

15

陪審團的角色

- 根據美國憲法第七修正案的規定,大部分的民事案件可以要求由陪審 圖 幸判。
- 陪審團人員組成的結構(Jury pool demographics)大不相同,因此 會影響到審判的結果。
- 陪審團通常由12個人組成,使用不記名投票的方式達成判決
- 在必須無記名投票方式產生判決的州,通常對被告比較有利。
- 有些州可以有少於12個人所組成的陪審團,而有些州也允許不需要無 許多素法。
- 在選擇陪審團團員的時候,可以無理由地反對(Peremptory challenges),這是一種重要的工具。
- 近來的趨勢是要聘用選擇陪審團團員的顧問

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

4

保險人,被保險人與抗辯律師之間的關係

- 保險人,被保險人與抗辯律師三者的合作是非常重要的, 因爲大家共同的目的都是獲得好的和解結果或甚至勝訴。
- 一旦保險人接受抗辯的義務,并且開始依保險單的規定局被保險人代爲抗辯,則保險人,被保險人與律師之間便成局一種三方關係 (the tripartite relationship)。
- 律師對被保險人與保險人負有有職業道德上的義務。
- 按照保險契約的規定,保險人可以控制要如何進行抗辯。一般說來,保險人有權可以保險金額的範圍之內決定是否 ane
- 在實務上,律師對被保險人與保險人要如何和解需要做適 當的建議。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

保險人,被保險人與抗辯律師之間的關係

- 對律師來說,被保險人是他們首要的客戶。
- 律師要與被保險人共同找出事實的真相,以便對案件 進行抗辯,并且要從被保險人處拿到與案件有關與有 用的消息與文件。
- 然後,律師也要對保險公證公司或保險公司的理賠人 員提供詳細的案件進展資訊與建議。
- 在整個訴訟過程中,律師要與被保險人,保險人與保 險公證人密切合作。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

1

subp oena Protective order The Life of A Lawsuit Identity Product 19 0 0 (3) Motions/ (2) Discovery Opposition Deposition (1) post-trial motions (2) Appeal (3) Settle (4) Pay settlement (Motion for Summary Judgment) (6) Post Trial Affidavits Interrogatory of Documents Request for Production Request for Admission 輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323) ation Siscosure (1) Jury selection;
(2) Open Statements;
(3) Plaintiffs Case;
(3) Defendant's Case;
(4) Closing Arguments;
(6) Jury instructions;
(7) Verdict (5) Trial objection;
(2) Answers/
Affirmative Defenses
(3) Counter Claims,
(4) Cross Claims
(5) Third-party Claims (1) Pleading Removal Offer of Judgment (4) Settlement Facilitation, Conference Mandatory Settlement Mediation, Arbitration Complaint Service Process Summons Jurisdiction

不同角色的律師

- 抗辩律師 (Defense Attorney/Counsel) 的角色
- 在整個訴訟程序中(包括審判出庭,Trial)代表被告
- 承保範圍律師(Coverage Attorney/Counsel)的 角色
- 評量各保險人之間,以及保險人與被保險人之間就保險單承保範圍所產生的爭議。

協調律師 (Coordination Attorney/Counsel)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

8

The Procedural Hurdles

(程序上的障礙)

- Jurisdictional dismissals (基於無管轄權而駁
- Failure to State a Cause of Action (無法陳 明訴訟理由)
- Summary Judgement (請求直接進行實體判決

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

民事訴訟程序的各個階段

- Dispositive Motions (終結訴訟的請求/動議)
- Motion to dismiss (請求駁回原告訴訟)
- Improper service of process (送達不合法)
- Lack of personal jurisdiction (缺乏個人管轄權)
- Failure to state cause of action (無法國男財因)
- Motion for Summary Judgment (簡易判決/請求 直接進行實體判決)
- •起訴狀等所述與重要事實的實質議題 (genuine issue of meterial fact) 無關時

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

21

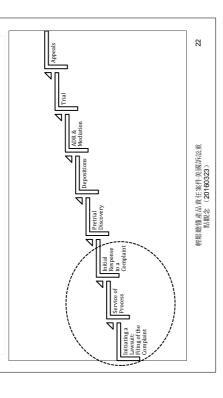
Stages (1) of a Civil Lawsuit

- Initial Stages (初步階段)
- Filing of the Complaint (提出起訴狀)
- Service of Process (送達程序)
- Initial Response to a Complaint (對起訴狀做初步的答辩)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念(20160323)

23

Stages of a Civil Lawsuit



Initiating a Lawsuit: Filing of the Complaint

- 訴訟是由提出起訴狀 (filing of a complaint) 開始
- 起訴狀是用來確認誰是原告,誰是被告,以及訴訟標的是 金錢損害賠償(monetary)之訴,或者是禁制令性質(injunctive),或者兼具兩者。
 - 原告可以提出一種或多種請求賠償的基礎(theory/cause of action)。
- 起訴狀的目的在於通知被告已經被告了,同時使被告能夠 開始調查案件,并準備做適當的抗辯。
- 起訴狀是對原告選擇起訴地的法院所提出。
 - 原告要分析他用使用州或聯邦法院的系統。
- 一旦原告決定要在何種司法系統里提出訴訟,則他還要決定在哪個法院起訴。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

č

Venue (審判法院) – Where to Sue

- 原告有權決定起訴地
- 每個州或聯邦系統都有特定的規則決定合適的審判籍
- 譬如說 ,在聯邦法院,民事案件可以在下列地方起訴 - 被告的住所地(where the defendant resides)
- 與賠案有重要關係的事故或硫忽發生地(where substantial part of events or omissions giving rise to where claim
- 如果沒有其他可以決定的因素的話,對同案的任何被告有個人管 轉權的其他地區 (If there is no district in which an action may otherwise be brought, any judicial district in which any defendant is subject to court's personal jurisdiction with respect to such action)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

25

(收受送達之前與之後)

Before and After Service of Process

- · 當被保險人收到經由郵寄(by mail)或者是由專人(by personal service)送達的通知與起訴狀時 ,要立即通知保險經紀人,保險人 與律師。
- 同時,被保險人要在受送達日第二個工作天提供所收受的文件影本給 前述的公司。
- 提出抗辯與形成策略都有時效的限制,因此,這些抗辯必須在時效完 成前予以檢視并保存。
- 每個公司都必須要建立一套在收到通知與起訴狀之後應有的程序。
- 在公司內所有的員工都應該要知道這些程序,同時要知道應如何與重要的負責人聯絡。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

27

Service of Process(送達程序)

- 在提出起訴狀之後,原告有義務將通知與 起訴狀(summons and complaint)合法送達被 告。
- 送達的目的是讓被告知道他們已經被訴,同時知道在哪裏被訴。
- 爲了讓送達有效,送達必須要按照某些程序進 行。
- 每個法院的規則不同。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

92

Service Abroad

(國外送達)

- 美國是海牙送達規則(the Hague Service Convention)的簽約 國,因此美國法院認爲遵守合法的送達程序是一種强制性 始相令
- 臺灣不是海牙規則的簽約國,
- 對臺灣公司的合法送達程序可能有下列數種 方式
- 國際雙掛號送達(International registered mail/return requested)
- 根據本地的司法協助(letter rogatory)送達

專人送達/通常是本地的律師(By agent/usually a local attorney),

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

Letters Rogatory

(司法互助)

在臺灣是最正式的送達程序。

- 用來在非海牙送達公約簽約國的國家獲得證據或者送達請 _한
- 從美國法院所提出的司法互助 (reciprocal assistance) 請求, 包括美國法院顯意補償臺灣司法機關因執行司法協助所產 生費用的一封信。
- 英文以及經認證過的中文翻譯。
- 寫給適格的臺灣司法機關。
- ,以及一張面額735美元經銀行保付給美國在臺協會的支票 (a bank certified check,USD 735.00,payable to the American Institute in Taiwan)。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

59

COOCO CON CONTROL INC.

個人管轄權

(Personal Jurisdiction)

- 如果法院要對被保險人行使個人管轄權的話,
- 被保險人與被起訴的州要有最低程度的接觸 Minimum contacts)
- 如果對被保險人要行使管轄權的話,必須不能違反傳統的正當程序(The exercise of jurisdiction over the company must not offend traditional notions of fair play and substantial justice i.e. is it fair to exercise jurisdiction over your company?)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

3

Initial Response to a Complaint

- 律師必須在收到送達文件之後立即檢視送達文件是否具有 下列事項
- 個人管轉檔,是否將案件移轉到聯邦法院管轄,管轄不便,任何 與時效時效有關的規定,已經其他可以立即提出的抗辯(personal jurisdiction, potential removal of the case to federal court, forum non conveniens, any applicable statutes of limitations or borrowing statutes, and any other immediately available defenses.)
- 位於美國以外的公司很多都能提出這些可能的抗辯
- 將案件移轉到聯邦法院是一種重要的考量
- 同時要注意是否在時效之内提起訴訟

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

30

Personal Jurisdiction – Minimum Contacts (General Jurisdiction)

要決定是否有與一般管轄權有關的最低程度接觸,法院通常會檢視是否有下列 因素

- Being registered to do business in the state (在該州登錄從專業務) Having offices plante facilities or inventory in the state (在該科)
- Having offices, plants, facilities, or inventory in the state (在被州有辦公室・工廠・設備或存貨) - Paying taxes in the state (在談州鐵稅)
- Having bank accounts in the state(在該州海銀行銀戶) - Having employees who work in the state(雇用員工在該州工作)
- Employees that travel to the state for the purpose of transacting business in the state, attending trade shows, and/or conferences(公司員工前往該州從事業務行馬,参加展覽會或研討會)
- Advertising or marketing products directly in to the state (在該州廣告或行銷 產品)
- Manufacturing products in the state(在該州製造產品)
- Shipment of products into the state 是否將產品運送至該州

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

Personal Jurisdiction – Minimum Contacts (General Jurisdiction)

要決定是否有最低程度的接觸,法院通常會檢視是否有下列類型的接觸

- Maintaining an interactive website from which the insured's products can be purchased in the state(使用互動的網站,可以讓他人在歐州購買產品)
- Execution of contracts in the state 是否在該州履行契約
- Subsidiary companies working on behalf of the parent in the state 在該州是 否有子公司在該州代表母公司
 - 當一個國外的公司有子公司或關係企業在美國營運,因此會被認爲是母公司的分身或復興("alter-ego" or "instrumentality")。
- 如果單純地擁有子公司,則不見得可以使母公司要受到歐州管轄。
- 如果祇是單純的授權關係,則不見得會使得授權人或被授權人所在之州的管轄。
- Having a registered agent in the state for service of process (在該州登記送達代收人)
- Maintaining a business listing or telephone number in the state (在該州商業 名冊有登錄或電話號碼)
- Whether the defendant purposefully availed itself of the benefits and protections of the laws of the state 特別是被告有意地使得他收到該州法律的保護,或因而複益。 應縣聯檔應品責任案件美國訴訟重

對正當程序的認定

- In determining due process, courts will consider the following factors: 在決定是否符合正當程序原則的時候
 - ,法院需要考慮下列因素
- The burden on the defendant (被告的負擔)
- The forum state's interest in adjudicating the dispute(承審法院在審判該案件的利益)
- 原告是否能夠得到便利與有效的判決)

The plaintiff's interest in obtaining convenient and effective relief (

- The interstate judicial system's interest in obtaining the most efficient resolution of controversies(能最有效地解決爭端對各州之 間司法制度的利益)
- The shared interest of the several states in furthering fundamental substantive social policies(在進入實體審判時各州在實質社會公共政策上共享的利益)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念(20160323)

35

Personal Jurisdiction – Minimum Contacts (Specific Jurisdiction)

- Contacts that tend to show "specific jurisdiction" (特定管轄權):
- -If the plaintiff's cause of action arose out of the sale of a specific product; or (原告的訴因是否因被告在該州所銷售的特定產品而起)
- -If the defendant's contact was causally related to the plaintiff's cause of action. (被告的接觸是否與原告的訴因有關。譬如說,就特定的產品做廣告,就特定的產品就明使用方法,而failure to warn)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

8

被告對管轄地的抗辯

- 被告在抗辯原告的所選擇的管轄地所能擁有的程序 抗辯
- Removal from state to federal court(將州管韓移轉到聯邦管轄)
 - Change of venue (變更審判地)
- Forum non conveniens motion (提起管轄不便的申請)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

Ö

Venue/Forum Non Conveniens

(管轄不便)

管轄不便也是個有效的抗辯。

- 如果美國法院覺得不同的州,甚至不同的國家能夠使案件 更有效地審理案件,而如果其他法院也願意接辦的話,則 可以在該州駁回案件。
- 根據管轄不便的原則,如果在原告所選釋的法院審判會對 被告與法院帶來沉重的負擔,而原告無法提供特定的原因 證明在原選擇法院較爲便利的話,則案件可以移轉到非美 國法院管轄。
- 要適用此原則的話要符合兩個條件:
- 在外國法院必須要有相當的損害賠償辦法。 - 在外國必須有可替代法院

<u> 輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重</u> 點觀念 (20160323

37

International Forum Non

Conveniens

- Private Interest Factors: 基於當事人利益的考量
- Relative ease of access to sources of proof (便於調查證據)
- Availability of compulsory process for attendance of unwilling witnesses(要有能夠强制不願作證的證人能夠出庭作證,以及支 witnesses, as well as costs of obtaining attendance of willing 付願意出庭證人到庭費用的制度)
- appropriate to the action (能夠查勘事故現場的可能性,如果查 Possibility of viewing the subject premises, if a view would be 勤對訴訟是有幫助的)
- expeditions and inexpensive (其他能使得審判更容易,更快, All other practical problems that make trial of a case easy, 更節省費用的其他其他考量)
- A plaintiff arguing against forum non conveniens often points to the availability of video deposition, video conferencing, and other technologies that could be used to make trial in the U.S. more convenient. (原告通常會爭議不需要移轉管轄,認爲可以用視訊訪談或視訊會議,或使用其他的科技使得在美國審判一樣便利)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

移轉管轄與管轄不便的區別

- What are the differences between venue and forum non conveniens?
- convenient for all the litigants. (移轉管轄是一個程序事由,被告要求 requests that the venue be moved to another venue that is most Change of venue is a procedural matter where the defendant 將案件移轉到對各訴訟當事人都比較便利的地方)
- she decides that hearing a case in the plaintiff's choice of forum is Forum non conveniens allows the judge to transfer a case if he or unfair to the defendant or the public.(管轄不便則是法官覺得如果在 原告所提起訴訟的法院對被告或公共政策不公平的時候)
- Is it easy to assert these two theories?
- forum non conveniens motion are granted or denied depend on the specific factors of a case. (就和其他的抗辯相同,管轄不便的申請是 Just as with any other defense, whether a venue transfer or a **否被接受,要看個案的具體狀況而定**)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重

International Forum Non Conveniens

- Public Interest Factors:(基於公共利益的考量)
- is piled up in congested centers instead of being handled at the Administrative difficulties that follow for courts when litigation origin of the case (如果移轉到另外—個法院管轄,則該法院是否 有辦法處理案件積壓等待的行政問題)
- People should not have to participate as a jury in a venue that has no relation to the incident (如果一個法院和事故沒有關係的 話,則當地人不應該擔任案件的陪審員)
- Preference for deciding local controversies at home (最好是能 **夠由當地人處理當地的紛爭)**
- Appropriateness of having the trial of a diversity case in a forum that does not conflict with the state law(如果一個案子牽 涉到各州的話,要不能違背當地的法律)。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

Choice of Law(準據法)

- 在美國起訴并不代表要適用美國的法律審判
- the case. In addition to the place of the injury, courts will also consider: (不同的法律不同的概要,但大部分的法院都會適用掮客發生地 (the place where injury courts of 的法律,除并其他的州政國家對審判的結果有更重要的利益。除了損害發生地/大統化自爭議: Different courts apply different tests, but most courts will apply the law of unless another state or country has more significant interest in the outcome of
 - Place of conduct causing the injury (造成損害的行馬地)
 - Residence of parties(當事人的住所地)
- Place where relationship between the parties was centered(與當事人之間關係有關的處所)
- The local laws where the foreign insured companies are located are generally more beneficial to our defenses than 1.5. law and generally provide for lower damages awards, so we often raise this issue in defense of the insured companies. [國外經濟數本經濟學與國際所從經濟學及經濟學數學發展。
- "Choice of law" refers to whether foreign law (such as Taiwanese law) or U.S. law will govern the lawsuit (法律衝突線鐵擇講的是製通用外國法,均會導法,或美國發來審理某件

4

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

起訴與答辯 (Pleadings) (1)

- 提交起訴狀 (Complaint)

- 列明被告 説明起訴原因 説明法律根據
- Contract Warranty Tort
- 必須在時效期間内 (Statute of limitations) 提出。 Strict Liability
 - 法院通知 (Summons)
- 原告要向法院起訴,但卻必須自己將訴狀送達 (Service of Complaints) 給被告, 一般為90天到120天,同時為直接送達 (personal service)。
- 法建到被告事務所 法建始指定的代收人(agent) 法建始形務兩鄰公室(the secretary of state)(某些州可以) 國外的法權應用審牙公約(Hague Convention or International Service Process), 但會稱力法應應用審子公約(Hague Convention or International Service Process),

 - · 把的等量需读中文,同時递通指定的政府機構送過· · 和果是用虧過或快遍的方式法確的節,即被告可以接起異議,讓來數回訴訟。 · 如果是用虧過或快遍的方式法確的節,即被告可以接起異議,讓來數回訴訟。 · "Motion to Quash Service" 類,Motion to Dismiss the Complaint": 「概能循音由背件条件來國际於重

43

oena The Life of A Lawsuit Product Declaratory Judgment Identity 42 0 (3) Motions/ Opposition ((1) post-trial motions
(2) Appeal
(3) Settle
(4) Pay settlement (2) Discovery Deposition (Motion for (6) Post Trial Affidavits Judgment) Summary Interrogatory of Documents Request for Production 輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 Admission Disclosure , (4) Closing Arguments; (5) Jury instructions; (6) Jury Deliberations; (7) Verdict パート (1) Jury selection; (2) Open Statements; (3) Plaintiff's Case; (3) Defendant's Case; (5) Trial Affirmative Defenses (5) Third-party Claims (3) Counter Claims, (4) Cross Claims (1) Preliminary (1) Pleading (2) Answers/ Removal Offer of Judgment (4) Settlement Facilitation, Mandatory Settlement Conference Arbitration Mediation. Complaint Summons Service Process Jurisdiction and/or

起訴與答辯 (Pleadings) (2)

- 通常20天至30天之内要完成答辯(Response), 但可以延長。
- 對法院管轄權提起異議
- 對送達方式提出異議
- 對審理地點 (Venue, 管轄地) 的異議

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

管轄權 (Jurisdiction)

- 對標的管轄權 (Subject Matter Jurisdiction)
 - 對人質轄權 (Personal Jurisdiction) - Minimum Contact 原則

- ·被告在本州商業活動的規模 。被告在本州是否有辦公場所 ·被告在本州是否有辦企場所 ·被告在本州是石倉會台行 ·被告與本州居民居會辦結任何契約 ·被告的員工是否在本州曾有銷售或服務行屬
 - 管轄權的異議(jurisdiction objections)
- .
- 外國製造商對管轉權的異議雖然困難與所費不貲,但按個案的情形常常 遺是有提出責益的。
 - **Jurisdiction Discovery**

Jurisdiction interrogatories

成功的案例都是透過第三國銷售零件/組裝,或經由貿易商銷售。但變數 遺是很多。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

45

第三方訴訟(third party practice)

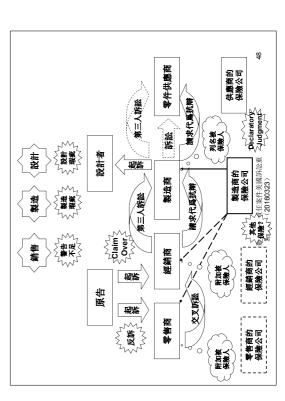
- 大部分的訴訟都不僅僅是一個原告與一個被告而
- 以 通常,都會有不止一個原告,不止一個被告, 及不止一個訴訟
- 如果訴訟牽涉到不止一個方面的話,則需要考慮 到 不同的策略
- 除此之外,在某些情況之下會設計第三方訴訟, 交叉訴訟與反訴等不同的情形

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

47

(取材自"中國製造在美國" 移審 (Removal, 移送)

- 由州法院移送聯邦法院
- 原被告的州籍完全不同《聯邦法院的異籍管轄權,diversity jurisdiction》(原告常告零售商,以避免被移送到聯邦法院)
- 移送的期限未過(訴狀送達第一個被告開始起算30天),
 - 所有的被告都同意
- 訴訟金額在75000美元以上。
- 原告直接在聯邦法院起訴
- 原被告的州籍不同,或
- 原告認爲聯邦法院贊同其主張。



請求代爲抗辯 (Tender of Defense) (1)

- 求償 (recovery) 與請求代爲抗辯 (tender of defense)
 - 經銷商或零售商依據成文法 (statutes),判例法 (case law) 與契約 (contract) 請求製造商予以補償損 失 (indemnity) 或代爲抗辯 (defense)。
- 交叉訴訟 (cross claim),第三人訴訟 (third-party claim) 與獨立訴訟 (separate action).
- 獨立責任 (active liability, 自己的錯誤行爲) 與他人責任 (passive liability,非自己的錯誤行爲)
- 要給製造商立即通知,使其有志願接手的機會。
- 各被告之間合縱連橫的關係。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

49

多方當事人之間的關係

- **Counter Claims**
- 反訴(被告對原告)
 - **Cross Claims**
- 交叉訴訟(被告對被告)
- Third-party Claims
- 一第三人訴訟(追加第三人當被告。第三人還可以再追加其他人)
- 有期限限制
- Claim over
- 轉向索賠 (原告對第三人被告)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

請求代爲抗辯 (Tender of Defense) (2)

- 可以用保險的方式達到請求代爲抗辯的目的,
- 附加被保險人 (additional insured)
- 經銷商批單 (vendors endorsement)
 - Limited Form
 - Broad Form
- 經銷商批單的限制,如:
 - ・變更產品
- 重新包裝
- 重新標示警告或指示
- 保險人對附加被保險人或經銷商仍然要履行誠信原則 • 誠信與公平原則 (Good Faith and Fairness
- 惡意訴訟(Bad Faith Claim)(要看保險單所規定的準據法而定)
 - 保留抗辯權 (Reservation of Rights)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

分攤與求償 (contribution and indemnity) (1)

- 每個人都要共同負責僅是是因爲在同一銷售鏈中(chain of distribution)中而已,而不是對瑕疵都各有責任。把追償的責任由消費 者移轉到銷售鏈的成員。
- 分攤 (Contribution)
- 因其他的被告對損失的發生也有"責任",事故原因不只一個《如設計與代工廠,outsource manufacturer)。
 陪審團會做"責任"之分配(apportionment)。
 但法院不見得對零件製造商有管輸權(如果零件不是直接銷售到美國)。
- 請求者主張他完全對損失的發生無責任。 對其他的被告要求完全的補償 (complete reimbursement)。
- 實務上,如果在訴訟中有人提起third-party claim,則原告經常會提起direct claim,而其他被告也會提起cross claim,以保護自己的權利。接著,就會引發一連串的調查程序(discovery)

分攤與求償 (contribution and indemnity) (2)

- 經銷商和零售商會同時提出分攤與追償的請求。
- 可在本訴 (underlying claim) 同時提出 (由同一略書團書選),也可以另案提出。
 - 因爲獨立責任與他人責任的區別,零售商可以要求免責 (escape):
 - " Sealed container doctrine" (密封箱原則)
- " mere pass-through liability" (純粹通過原則)
- 主張獨立過失(independent negligence)可以防止 經銷商或零售商在審判前"脫逃"。
- · 法院同意 脫逃成功 · 法院不同意 陪審團必須決定該經銷商或零售商是否有共同 責任(comparative fault),而須分攤責任(apportion)。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

23

Whom To Sue

Plaintiff's Approaches(原告的考量)

- Shotgun Approach (霰彈槍式)
- Suit filed against all potential parties (對所有可能相關的人起訴)
- Tailored Approach (經設計過的方式)
- Suit filed against a few target defendants(祇對若干目標被告起訴
- Right To Sue Particular Defendant(衹能針對特定的被告起
- related personal or products liability injuries to worker (一般等 工補償責任的法律限制衹能依勞工補償責任或產品責任擇一提出訴訟) Workers' compensation statutes limit remedies for work-

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

22

ල 分攤與求償 (contribution and indemnity)

- 共同被告的合作
- 以交互訴訟 (cross claims) 的方式提出分攤 (contribution) 與求償 (indemnity) 的請求, 但
- 共用專家
- 評估損失專家
- 評估責任專家
- 在交互質問 (cross-examination) 原告證人時策略性合作
 - 在"開場陳述"(opening statement) 與"辯論總結" (closing statement) 時策略性合作
- 原告的分化策略

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

32

Whom to Sue

the defendant's point of view (被告的觀點)

- 使原告得利,因此,就一個被告而言,最好不要 再另外再把沒有受訴的第三方告進來,因爲如果 如果第三方訴訟中的原告與被告內鬥的話, 這麽做的話會讓原告得利。
- 在某些州, 陪審團會受指示考慮非當事人的過失 ,一次,第三方訴訟不一定是需要的。

Considerations for Accepting Tenders of Defense (被要求代爲抗辯時的一些考量)

- 需要考慮的幾件事: 如果被要求代爲抗辯的話,
- Analyze The Contracts Between The Parties(研究 雙方的契約)
- Analyze Statutory Distributor Statutes(研究是否有 要幫經銷商代爲抗辯的法律規定)
- Analyze Vendor's Endorsements(研究保險單内的經 銷商條款)
- Consider Priority Of Insurance Issues(考慮哪張保 險單應優先適用)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

22

Considerations for Accepting Tenders of Defense (被要求代爲抗辯時的一些考量)

Analyze Statutory Distributor Statutes (

研究是否有要幫經銷商代爲抗辯的法律規定)

- 有些州規定適用於產品責任的判例法或成文法裏有提 defense/indemnity in product liability cases by common law or 供補償或代爲抗辯的規定 (Some states provide for statute)
- 供補償或代爲抗辯的義務 (The most common of statutes are 最常見的成文法是經銷商法,規定產品的製造商在產 品沒有經過改變的情況下,必須要爲下游的經銷商提 "distributor statutes" that often require product manufacturers to defend/indemnify downstream sellers of the product when the sellers do not modify or alter the product in any way)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

59

Considerations for Accepting Tenders of Defense

(被要求代爲抗辯時的一些考量)

- Analyze the Contracts Between the Parties (研究 雙方的契約)
- sellers frequently include defense and indemnity provisions in their 約,分銷契約,或買賣契約中經常有提供補償或代爲 抗辯的條款 (Product manufacturers and downstream product product supply agreements, licensing agreements, distribution agreements, or sales agreements) - 產品的製造商與下游經銷商之間的供應契約,
- Purchase orders and invoices often contain defense and indemnity 訂單與發票裏面也會有補償與代爲抗辯的條款 provisions)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

28

Considerations for Accepting Tenders of Defense (被要求代爲抗辯時的一些考量)

Endorsements (研究保 險單的經銷商條款) Analyze Vendors'

人條款的公司經常會根據 保險單的規定請求代爲抗 能適用保險單附加被保險 additional insured status 職 (Companies with

will often tender pursuant to vendor's endorsement in applicable policy)

銷商 (Determine whether tendering party Step 1 - 決定提出請求的公司是否屬經 is "vendor")

Step 2 - 決定需要代爲抗辯的賠案是否 符合保險單所規定的狀況(Determine whether claim giving rise to tender arises under one of the circumstances providing for coverage)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

Considerations for Accepting Tenders of Defense(被要求代爲抗辯時的一些考量:分攤與求償)

- Question: If Insurance Carrier A rejects a tender of defense from Insurance Carrier B, can Insurance Carrier B later on seek contribution or subrogation from Insurance Carrier A?(如果A保險公司拒絕爲B保險公司代爲抗辯,則B保險公司是否在事後會要求分攤或進行代位求償)
- Answer: Yes, it is possible (很可能)
- General rule -where there are two insurance policies issued by different insurers that provide primary coverage to the same insured and contain similar "other insurance" provisions, the insurer paying more than its share is entitled to recover the excess paid from the other insurer (一般的原則是,如果兩家保險公司分別出了兩張保險。你可時都屬於基層保險,或戴有類似的,其他保險,條款,則支付超過其應對廣傳實行任例的保險公司有權向其他保險公司要求據回其趨額支付的部分。)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

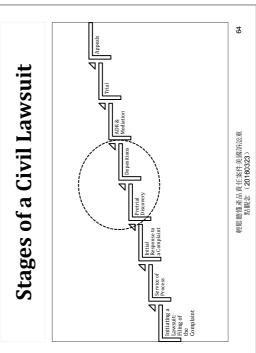
61

第三方訴訟

- 同時,對原告或其他被告進行對事故的發生是否也要同負責任的調查也是很重要的事。這樣可以決定是否要提起第三人之訴。
- 譬如說,如果原告也要負擔相對的責任,則可以對原告提起相對 訴訟 。
- 如果我們可以相信其他被告也要負部分責任,則可以對其他被告 提起相對訴訟。
- 最終是否要提出第三人訴訟要看個案的情形而定。
- 被保險人所聘請的律師可以協助提供周詳的評估,以便決定是否值得向其他方提出第三人訴訟,如果需要的話,也要決定一個適合的時機。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

63



Stages (2) of a Civil Lawsuit

- Pretrial Discovery (審前互換資料)
- Written discovery(互換書面資料)
- Depositions of fact witnesses (事實證人訪談採證)
- Expert witness disclosure and depositions(專家證人提供資料與訪談採證)
- Pitfalls of depositions instances where a bad deposition could damage case:

http://lawprofessors.typepad.com/legal_skills/2011/ 12/five-examples-of-depositions-gone-bad.html

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

92

被保險人保存證據的義務 (Litigation Hold)

- 道是近年來受到相當關注的一項義務。
- 被保險人在有可能被訴之前,就要啓動這項義務。
- 衹要與賠案有關的資料,就需要列爲保存的範圍
- 被保險人應該就有可能涉及的範圍與時間內,明確告訴相關的員工應 採取必要的保存措施。
 - 环收少安的环件1g m。 • 除了紙面資料之外,還包括出儲存在各種電子裝置裏的電子資料(electronically-stored information,簡稱ESI)。
- 電子資料,尤其是電子郵件,是近年來被要求保存的重點。不論是公務用,甚至是私用,都要注意保存。
- 律師必須協助被保險人讓相關員工盡到保護義務。
- 如果違反的話,會被認爲是湮滅證據("Spoliation of evidence"),輕則 罰款,相關的舉證不被承認(或對方的舉證被視爲成立),重則會導 致敗訴或缺席判決的結果。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

29

審前互換資料

一般原則)

- 美國司法制度與世界上其他國家的司法制度在審前互換資料 Discovery)這方面有很大的不同(什麼事都要靠自己,隱藏
 - prscovery、每万四百枚大的7小9~11 資料要受到嚴厲的處罰)
- 一般來說,美國法院允許雙方當事人從對方取得與訴訟有關, 或和互換資料有關的資訊或文件。
- 審前互換資料包括三個主要的部分。
- (1)互換書面資料,包括書面詢問與要求提供文件 (written discovery, including interrogatories and document production;)
- (2)對證人進行訪談採證 (fact witness depositions);
- (3)要求專家證人提供資料或進行訪談採證 (expert witness disclosures and depositions)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

99

主動告知義務

Corporate Disclosure and Initial Disclosure

- 在聯邦法院訴訟需要特別注意這項規定。
- ・ 根據Federal Rules of Civil Procedure Rule 26 (a)(1)的規定・被保験人必須在按照Rule 26 (f) 開完互換資料計劃 (discovery plan) 會議(Discovery Conference)後14天的時間内提供下列資料:
 - 公司内有可能和賠案所有有關人員的資訊。
- 公司内儲存所有文件資料的相關處所。 八三左斗帶山位三位11年時 等數館
 - 公司所計算出的可能損害賠償數額。
- 公司所投保的保險與可能賠償的數額。
- 以上資料在收到起訴狀之後大約60到90天之內要提供,即使公司尚未有時間做完完整的調查。
- 被保險人必須在公司内儘快進行調查,以便律師能檢查被保險人所搜 集到的資料。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

審前互換資料 被保險人的合作)

- 與被保險人公司員工共同努力的重要性。
- 在每家公司裏都要找出一位人員負責協調搜集資料以便 提供給律師檢視。
- 律師必須與被保險人密切合作以便盡量減少提供文件的
- 律師必須協助公司證人準備參加對方的訪談採證,并同 時路同出席。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

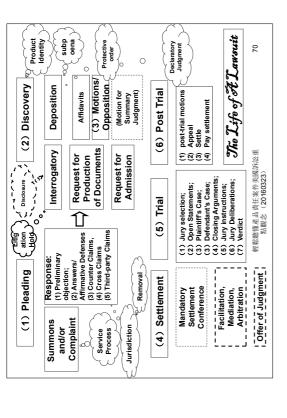
69

Discovery(審前互換資料)

- Written Discovery (互換書面資料)
- Interrogatory (書面詢問)
- Request for Production of Documents (請求 出示文件)
- Request for Admissions (要求承認)
- Affirmative Disclosure (主動告知)
- Deposition (Pre-trial Oral Discovery, 訪談採證)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

7



互換書面資料 (Written Discovery) (1)

- 期間損失發生的原因,詢問損失的程度(工作稅必會條別等)
 其他事故,其他訴訟,或技術標準等。
 Request for Production of Documents (請求出示文件)
- 醫療紀錄,受僱情況,過去收入。(被告請求)
- 一有關產品和銷售"有關"的所有文件(設計,製造,檢測,銷售等)因爲時間很短(30到45天,但一般可以延長)通常會造成被告很大的困擾。
- 一方當事人要求另外一方承認某些問題的真實性。縮小法官和陪審團所 要處理的範圍。 Request for Admissions (要求承認)
 - 有技巧的原告律師會暗藏很多陷阱在内。
- Initial Disclosure (主動告知/積極披露)
- 即使在對方沒有請求的情況下,一方也要主動將相關文件提供對方。 被告必須要害慎準備"審前會議"(Discovery Conference)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

3 互換書面資料 (Written Discovery)

- 請求程序與主動告知程序
- 書面取證的範圍(相關性與能夠合理發現證據)
- 產品的投訴,產品設計評估,產品的品管,產品廢告與手冊,產 品警告的設計,政府調查紀錄,產品召回紀錄等。 其他事故,產品設計的改變,技術規範,專利,索賠紀錄,相關
 - 可以異議
- 一般異議 (general objections) 與特定異議 (specific objections)
- 也可以延長回應期間
- 一般為30到45天,但可以協議延長。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

73

討談採證 (Depositions, 也稱爲口頭證詞)

- 做訪談採證之前
- 事前的準備,
- 律師的參與。
- 做訪談採證之時
- 並提出異議 (objections) - 律師可以陪同到場,
- 證人的宣誓 (oath)
- 對某些事項 (mattorney-client privilege) 可以拒絕透露。
- 法庭紀錄員 (court reporter)
 - 翻譯 (interpreter)
- 原告與其他共同被告律師的接續詢問,被告律師也可 以提出異議,如果有爭議,則由法院裁決。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

75

$\widehat{\Xi}$ 討談採證 (Depositions, 也稱爲口頭證詞)

- 會先有"宣誓證詞"(Affidavits under oath)之文件。 訪談採證是爲了要補充書面提問而設計的制度。
- 從訪談採譜通知 (deposition notice) 與要求訪談採證 (demand for deposition) 開始
 - 選擇證人的標準
- 最有知識的人(most knowledgeable)?公司内部的選擇(對業務熱悉的廣度與深度)
 - - 當事人的協商與法院的裁量權 - 禁止要求公司總經理作證?
 - 要就哪些事項做筆錄?
- 一 誰該去做筆錄證詞?一 要在哪裏製作筆錄證詞?
- · 人數多/問題多時
- · 罰款 (fine) 或因缺席裁決 (order of default) 而導致敗訴。 - 製作訪談採證的程序要如何進行? - 拒絕訪談採證的處罰 (sanctions)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

7

專家證人 (Expert Witnesses)

3

- 證人分爲事實證人 (fact witnesses) 與專家證人 (expert witnesses)
- 由於高度的分工,專家證人則分爲:
 - 評估損失專家 (liability expert)
- · 工程師,教授。但聘請專家證人的目的並不是只在證明產品沒有問題,而是在對我方的責任做正確的評估。Testify and consult原則。 專家意見要如何合理詳細披露,聯邦法和各州法各有規定。
 - 評估責任專家 (damages expert)
- ・職業(復傳/安置工作專家 (vocational/rehabilitation job replacement • 中間 (medical doctors)
- 經濟學家 (economists)
- 醫療護理規劃師 (medical life care planners)
 - 請求排除證據 (Motions In Limine)
- 試圖在審判前排除無關,不可採納和偏頗得證據。但各有利弊(如 打草驚蛇)。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

審前互換資料

- (訪談採證1)
- · 臺灣不是梅牙國外取證公約 (the Hague Convention on the Taking of Evidence of Abroad) 的簽約國,所以此海牙公約的規定并不適用
- 因此,如果要對願意接受訪談取證的證人進行訪談 的話,需要遵守以下的幾個規定
- 譬如說,美國的訴訟當事人要負責自行安排速記員,翻譯,以及錄影人員(stenographers, interpreters, videotape operators)。
- 除此之外,美國訴訟當事人應該在美國在臺協會進行對 證人的訪談採證。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念(20160323)

27

調査 (Investigation)

- 這裡指的是私下的調查 (investigation),但還是要受審前互換資料 (Discovery) 程序規則的約束。
- 檢視 (inspection) 與測試 (testing) 產品;
- 訪問 (interview) 證人;
- 搜集各類報告與圖片。
- 如果是錄影的話,則要提供全部的影片。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念(20160323)

79

審前互換資料

(訪談採證2)

- · 如果證人同意接受訪談採證,同時臺灣本地的法律也允許 的話,則依美國聯邦民事訴訟程序規則(Federal Rule of Civil Procedure)第29條的規定,訪談證人可以在任何地方,在 任何人面前,以任何方式進行。
- 如果證人不同意接受訪談採證的話,則美國的訴訟當事人需要尋求臺灣的司法協助,透過兩邊的法院與外交人員,對證人進行訪談取證。這通常需要花費6到12個月的時間

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

78

其他

- 其他取證活動
- 檢驗產品
- 原告提供出事產品的義務
- 準備專家 (expert witnesses) 與其他證人 (other witnesses)。
- 決定日期
- 確定取證日程 (Discovery Schedule)
- 參加日程安排會議 (Schedule Conference)
- 法院發"日程安排令" (Scheduling Order)
- 發"準備就緒聲明" (Statement of Trial Readiness)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

檢查產品

(product inspection)

- 可以就產品做非破壞性或破壞性的檢驗。
- 檢查產品僅是"專家"的任務,還是律師 最好也参加。
- 被保險人最好也派有豐富知識的員工參加

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

8

(請求直接進入實質審判程序,

Pretrial Motions

motion for summary judgement)

- 同時 , 在進入審判程序之前或之時, 當事人一方或雙方 都可以提出直接進入實質審判(motion for summary judgment)的申譜。
- 提出此請求的一方相信就事實部分已經沒有爭議, 而應該做對其
- 當案卷中的請求,宣誓書,訪談採證或者是證物都顯示重要的事 實已經沒有真正的爭議時,法院就可以做裁定,讓要求進行實質 <u>審判的一方就可以就實體法進行審判程序。</u>
- 但是,如果法官認爲重要的事實還是要繼續查證,則法官 可以駁回申請,而讓案子繼續進行。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

83

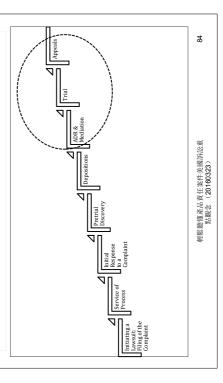
Pretrial Motions

(請求終止訴訟,motion to dismiss)

- 原告在訴訟中負有舉證的責任,但如果原告不能 在某些方面提供充足的證據,如果有根據,則被 告可以提出要求駁回原告之訴的請求。
- 被告有幾個理由可以請求駁回原告之訴:如送達不合法,缺乏個人管轉權,無法證明訴因(improper service of process, lack of personal jurisdiction, failure to state a cause of action) 。
- 審判法院允許當事人雙方陳訴簡單的理由,然後法院 會舉行聽證會。
- 被告就脫離了訴訟 (但如果是improper service of process的話 如果法官認爲被告所提的駁回原告之訴爲有理由, ,可以申請重新送達)。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

Stages of a Civil Lawsuit



Stages (3) of a Civil Lawsuit

- · 和解會議 (Settlement Conference),調解(Mediation),與 仲裁 (Arbitration)
- 通常是在審前互換資料之後。
- 審判 (Trial)
- 衹有10%以下的訴訟進入審判程序。
- 被保險人在審判程序中扮演主要的角色。
- 公司的個人化與證明公司的利益。
- 上訴 (Appeals)
- 檢視法院的審判紀錄看看是否有不當之處。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

82

審判 (Trial)

- 美國大部分的民事訴訟案件都在進入實質訴訟程序前以雙方和解或法院裁定駁回原告之訴的方式解決)
- 正式出版的報告估計大概衹有不到10%的案件進入審判程序 同時獲得判決。
- 如果真的進入審判程序的話,就要有一個人代表被保險人出 庭展示公司形象,并且向法官與陪審團證明,公司對審判的 結果很在意,同時對案子是嚴肅看待的。
- 公司裏其他的人則可以擔任法務小組的技術顧問或專家證人 的各各

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

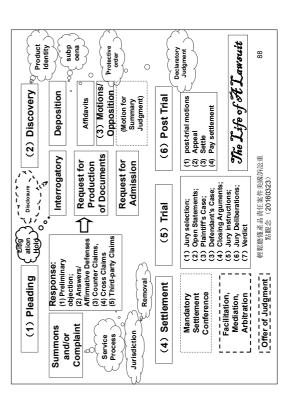
87

和解/調解/仲裁

(Settlement Conference/Mediation/Arbitration)

- 在審前互換資料的程序結束前或結束後,雙方通常會透過和解的方式來解決紛爭。
- 固然和解可以在任何階段進行,但在比較複雜的案件中, 比較有意義的和解通常是在雙方有機會看到對方專家證人 的意見,同時在審前互換資料的過程之中可以衝量可能的 責任之後再進行。
- 進行和解的方式可以透過雙方律師以電話的方式討論,或舉行私人的調解服務,或在法院以正式的和解會議等方式 准行。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)



(Alternative Dispute Resolution) 替代性爭端解決方法

- 調解(Mediation)
- 調解人 (mediators) 由有經驗的律師或退休的法官擔任。
 - 調解目的是希望當事人順利解決紛爭。
- 仲裁 (Arbitration)
- 仲裁人 (arbitrators) 由有經驗的律師或退休的法官擔任。
- 一种裁判斷書(award)一种裁可以有拘束力或無拘束力(binding or non-binding)。產品責任爭議比較少用拘束力的仲裁。
 - 可以對仲裁提起上訴,但要撤銷也很困難。
 - Facilitation (協調/和解)
- 一般人可以擔任,僅就協調就金額達成和解。
 - Mock Trial/Focus Group (模擬審判)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

89

審判 (Trials)

- 開場陳述 (Opening Statement)
- 只能闡明當事人的期望,不能辯論與解釋法律。
- 要給陪審團先入爲主的印象。
- 原告論證以及詰問 (Plaintiff's Case, Direct and Cross Examination of Fact Witness, Liability Expert and Damages Expert)
 - 原告辯論;
- 原告直接詢問證人(增強本方證言可信度);
 - 被告的交叉詰問 (減弱對方體言可信度)。
- 請求法院判決駁回原告之訴 (Motion for Directed Verdict at Conclusion of Plaintiff's Case)
- 以缺乏證據為由,請求法院自行判決,以避免陪審團審 判。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

9

$\overline{\Xi}$ 審判 (Trials)

- 決定審判日期 (Scheduling for Trial)
- 陪審團 (Jury Selection)
- 請求排除證人證據 (Motions in Limine)
- 請求直接判決 (Motions for Summary Judgment)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

8

ල 審判 (Trials)

- 被告論證以及詰開 (Defendant's Gase, Direct Examination of Fact and Fact Witness, Cross Examination by the Plaintiff)
 - 被告不負舉證責任,但仍會提交證據,並辯論 - 被告詢問事實證人與專家證人;
 - 原告交叉詰問。
- 請求判決(Motions for a Directed Verdict)
- 請求法院自行判決。法院一般不會同意。 辩論總結 (Closing Arguments)
 - 可以相互辯論。
- 陪審團裁決 (Juny Charges) 陪審團決定事實爭議 (責任與損害),法官指導陪審團適用法律 陪審團做裁決 (Verdict),法院做判決 (Judgment)
 - - 裁決後之請求 (Post Verdict Motions)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

是戰是和

(When to Defend vs. When to Settle)

- 大部分個人傷害或產品責任的美國訴訟案件都在 法庭外終結。大約80-90%的案件是以和解收場。
- 和解可以爲各方帶來利益,同時法官也鼓勵當事 人協商和解。
- 大部分的案件都能和解因爲大家都不知道陪審團 要如何判決。
- 和解另外一個好處是能夠保持隱私。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

93

是戰是和

(When to Defend vs. When to Settle)

一般來說,在決定是否和解的時候,有很多重要的因素要考慮,如:

- Proof of fault (是否能證明過失)
 - Verdict potential (判決的可能性)
- Whether the plaintiff has jury appeal (原告是否能打動陪審團)
- Whether other parties to the suit have comparative fault or liabillity (訴訟的他方當事人是否也有相對的過失與責任)
 - Amount in controversy (訴訟金額)
 - Expenses of ongoing litigation (繼續訴訟所要花費的費用)
- Potential bad press to the company and other business considerations (對公司形象是否會造成負面的影響,以及其他商業上
- Who is the judge assigned to the case (案件的承辦法官)
- Identity and track record of counsel (律師的個性與過往的紀錄)
 - Where the case is venued (案件的審判地)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

95

是戰是和

(When to Defend vs. When to Settle)

- 從財務的觀點來看的話,和解也是比較好的。有一個對民事 訴訟的研究顯示,大部分的原告如果不接受和解,而進入審 判程序的話,可能反而拿不到被告原先提出的和解金額那麽
- (Study Finds Settling is Better than Going to Trial, by Jonathan Glater, New 這是一個研究從2002年到2005年間2054個審判案件的發現。 York Times, Aug, 8, 2008)
- 61%的案件是原告判斷錯誤,而進入審判程序。
- 24%的案件是被告誤判,而進入審判程序。
- 15%的案子是雙方都做了錯誤的決定,被告付出比原告原先要求得少 但原告得到比被告原先所提出較多的金額)
- 這個研究顯示,大部分的案件原告在審判之後得到較差的結果, 被告則得到比較好的結果。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重

8

是戰是和

(When to Defend vs. When to Settle)

- 每個案件的事實都不相同,因此,所要考慮的因素也不相
- 代表被保險人的律師會協助審慎的評估,以便決定是否要 試圖和解以及應該在什麼時候和解。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

(Alliance of Plaintiffs' Attorneys) 原告律師的聯盟

- 原告律師公會在美國勢力是很龐大的。
- 他們對法官與政治人物有很大的影響力。
- 他們有交換資訊的龐大聯絡網絡。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

97

American Association of Justice https://www.justice.org/



(Alliance of Plaintiffs' Attorneys) 原告律師的聯盟

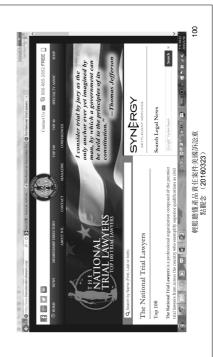
Popular Plaintiffs' Bars:

- National Trial Lawyers:
- http://www.thenationaltriallawyers.org/
- The American Association For Justice ("AAJ") (formerly known as Association of Trial Lawyers of America ("ATLA")): https://www.justice.org/

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

The National Trial Lawyers

http://www.thenationaltriallawyers.org/



原告律師的聯盟

(Alliance of Plaintiffs' Attorneys)

- AAJ的技巧。
- 對政治獻金和游説團體有特定的接觸管道。
- 花了很多時間阻止聯邦侵權行爲改革法案。
- 交換資訊
- 訴訟包 (Litigation packets)
- 研究服務 (Research services)
- 緣上文件, 訪談採證以及資料庫 (Online document, deposition, and article databases)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

101

Key Motivating Factors Whether a Case Settles or Goes to Tria

雙方當事人都列入考慮的因素 (2)

- Impressions plaintiff and other key witnesses are expected to make(原告以及其他主要證人所要創造的形象)
- Credibility of plaintiff's claimed injuries/damages(原告聲稱所受 到體傷或財損的可信度)
- settlement(原告勝訴或被告勝訴所可能判決的金額,與和解後擔保 Likelihood of jury verdict or defense verdict vs. guaranteed
- taking case to trial (被告是否任意付款或積極抗辯的名聲/形象) Reputation of defendant in paying out claims vs. aggressively
- Whether defendant's settlement offer is fair and reasonable (被 告所提的和解金額是否公平合理)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

103

Key Motivating Factors Whether a Case Settles or Goes to Trial

雙方當事人都列入考慮的因素(1)

•U.S. does not have "loser pays" rule (美國并沒有敗訴的一方負擔對方 律師費用的制度)。

•Diametrically opposed positions on value and/or liability (就会籍 與責任截然不同的立場)

•Uncertainty of result at trial(對審判結果都懷有不確定性)

•Financial strength of plaintiff's counsel(原告律師的財力是否雄厚 •Reasonableness of plaintiff's counsel(原告律師是否合理) 訴訟支出是原告律師的"投資") ·Time and energy trial requires (loss of business time for corporate defendant) and its reputational impact in the field (審判所需要的時 間和精力。對公司來說,所喪失原先可以用來經營業務的時間,以及在 市場上對商譽的衝擊)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

102

Key Motivating Factors Whether a Case Settles or Goes to Trial

Motivating

Plaintiffs (1 Factors for

· Contingency Fee Arrangement (勝訴付款 制度) • Agreement between client and attorney (客 戶與律師之間的協議)

 Client hires attorney without initial payment (客戶雇用律節不需要先付頭期費用) No monthly legal bills (沒有每月賬單的問題)

Attorney gets paid percentage of win (律節依據勝訴金額的比例得到報酬)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

Key Motivating Factors Whether a Case Settles or Goes to Trial

Plaintiffs (2 Motivating Factors for

- Sympathy (同情心)
- Example: In one of our past cases, the plaintiff was a Tyear old boywho was disfigured when hit by a ball at a clubs baseball game. At that time, Illinois law provided that a baseball ream had no legal liability for a "ball in play".
- In this case, the boy was portrayed as being young and innocent, and he garnered a lot of sympathy from the judge and the jury.
 - In the end, the judge and jury ignored Illinois law at that time and awarded the plaintiff damages.

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

105

Key Motivating Factors Whether a Case Settles or Goes to Trial

Plaintiffs (4) Motivating Factors for

 Wanting the Whole Thing to be Over (希望這個事件趕緊結束) Litigation is emotional and lengthy process (訴訟有時候是很情绪性同

時冗長的程序)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

107

Key Motivating Factors Whether a Case Settles or Goes to Trial

Plaintiffs (3) Motivating Factors for

• Being Heard (被聽到)

- Social media gives the plaintiff the opportunity to criticize the defendant corporation
- Twitter campaign using the hashtag, #McDStories, Instead of the positive stories that McDonalds expected to be posted, negative comments were posted by Twitter • Example: in 2012, McDonalds launched a
- "Ordered a McDouble, something in [it] chipped my molar."
 - "Hospitalized for food poisoning after eating McDonalds in 1989." Never ate there again and became a Vegetarian. Should have sued."

· "Fingernail in my BigMac Once..."

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

軟柿子(So-Called "Easy Targets")

- 保險公司最好不要被貼上軟柿子的標簽。
- 大額的金錢會使得被告成爲目標,但被告的作爲 會決定是否會被貼上軟柿子的標簽。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

軟柿子 (So-Called "Easy Targets")

Example 1:

衆所周知Wal-Mart是個採積極抗辯策略的公司 Wal-Mart在5000年被告了4851次,平均每兩小時就被告一次,而Wal-Mart的律師還有10000件未決案件。 Wal-Mart積極抗辯的政策爲公司帶來利益,近年來他們涉訟的件數一直很穩定,因爲有意訴訟的人和他們的律師在衡量訴訟的代價之後,通常會選擇不要對Mal-Mart提起訴訟。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

109

山

(Appeals Process)

- 如果法院的判決結果是不利的,或裁定是影響很大的,則可以向中級上訴法院上訴。
 - 上訴法院并不再進行另外一次審判,而是檢視審判法院的紀錄,以及雙方所提出的說明,來決定承辦的法官在審前或審判時是否犯了錯誤。
- 通常上訴程序都要持續一年以上
- 如果原審判是判決要給付原告一定的金額,則在上訴期間也要支付利息。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

11

軟柿子 (So-Called "Easy Targets")

Example 2:

我們代表一個供監獄犯人使用椅子的製造商。 某次一位犯人因椅子破裂受傷而請求1000美元的賠償。

即使請求金額很低,但製造商還是選擇了進行抗辯,因爲,製造商知道,如果和那位犯人和解,則其他的犯人會跟著提出源源不斷的訴訟。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

110

上許F(Appeals)

- · 上訴人 (Appellant)
- 被上訴人 (Appellee)
- 上訴法院(Appellate Court) - 上訴保證金(Appellate Bond)

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

在臺灣執行美國判決 (Enforceability of U.S. Judgments in Taiwan)

如果符合下列條件,外國法院的判決可以在臺灣被

- 1. 臺灣法律認爲外國法院就該訴訟具有管轄權。
- 該判決并沒有違反臺灣的法律或公共政策。 જાં
- 該判決已經確定而無法再上訴。 က
- 臺灣的被告受到合法送達。 4
- 臺灣法院的判決也可以在對方國家互惠執行。 വ

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

113

處理產品責任保險賠案常見的問題

- 管轄權(Jurisdiction)與送達(Service)問題。
- · 無法辨識是否為被保險人的產品 (Identification of Products) 。
- 被保險人無法提供與產品有關的(設計,製造與銷售) 記錄及資料。
- 語言的障礙。
- 對美國複雜的法律制度不熟悉。
- 無法配合訴訟時效,造成缺席判決 (Default Judgment)。
- 被保險人或其員工有意或無意的不合作。

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重點觀念 (20160323)

115

- "Convention on Recognition and **Enforcement of Foreign Arbitral** Awards"
- 原告可以執行被告在美國的資產。
- 臺灣可透過民事訴訟法執行美國判決

輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)

4

tanjenhsu@gmail.com

by William Cremer Josh Yeager Jennifer Lee 輕鬆聽懂產品責任案件美國訴訟重 點觀念 (20160323)