



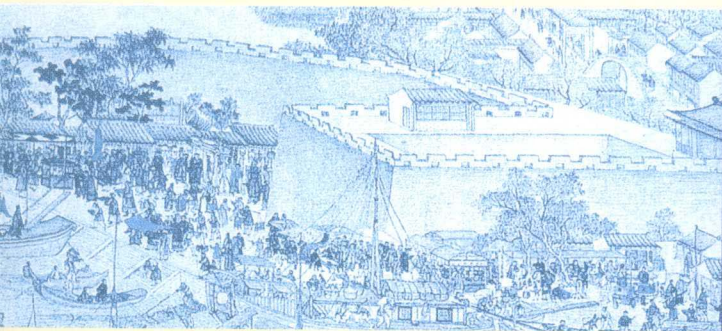
中国民商法专题研究丛书

梁慧星 主编

“十一五”国家重点图书

积极的信赖保护 权利外观责任研究

王 焜 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



中国民商法专题研究丛书

梁慧星 主编

“十一五”国家重点图书

积极的信赖保护

权利外观责任研究

王 焜 著



法律出版社

LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

积极的信赖保护:权利外观责任研究 / 王焜著.
—北京:法律出版社,2010.5
(中国民商法专题研究丛书)
ISBN 978-7-5118-0738-0

I. ①积… II. ①王… III. ①民法—权利—研究—中国 IV. ①D923

中国版本图书馆CIP数据核字(2010)第070601号

中国民商法专题 研究丛书	积极的信赖保护 ——权利外观责任研究	王焜 著	责任编辑 刘文科 装帧设计 乔智炜
-------------------------	-------------------------------	-------------	------------------------------

© 法律出版社·中国

开本 A5

印张 7.5 字数 188 千

版本 2010年6月第1版

印次 2010年6月第1次印刷

出版 法律出版社

编辑统筹 学术·对外出版分社

总发行 中国法律图书有限公司

经销 新华书店

印刷 永恒印刷有限公司

责任印制 陶松

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85388843

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5118-0738-0

定价:25.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

积极的信赖保护

权利外观责任研究

《中国民商法专题研究丛书》总序

我于1988年起担任中国社会科学院法学研究所民法研究室主任,开始考虑学术发展和人才培养问题。时值20世纪90年代初,中国内地遭遇学术著作出版难,尤其未成名的年轻学者的学术著作出版更难。~~遂仿照王泽鉴先生担任台湾大学法律学系主任时编辑出版《台大法学丛书》的办法,~~编辑出版《中国民商法专题研究丛书》。预计用二十年时间,出版100部民商法专题研究著作。

其编辑宗旨是,从中国改革开放和发展现代化的市场经济的实际出发,广泛参考发达国家和地区民商事立法的成功经验和最新判例学说,深入研究民商法的基本理论和实践中的重大法律问题,为中国民商事立法的现代化和民商事审判实务的科学化提供科学的法理基础,提升民商法理论水平,推出民商法理论研究人才,使中国民商法理论研究尽快赶上发达国家和地区的水平。

著作之入选丛书,不论作者职称、地位、亲疏,以学术性为唯一考量。不约稿、不组稿、不需推荐,

概由作者自荐。欢迎自荐博士学位论文。丛书虽以“民商法专题研究”为名,其入选著作并不以民商法学为限。涵盖民法、商法、民事诉讼法、仲裁法、经济法、环境法、国际私法、国际经济法、民商事国际公约惯例等领域,而与广义之“私法学”概念相若。

自1994年推出第一部著作始,迄今已有十余年了,已出版著作50部。出版社方面注意到本套丛书在国内外已产生良好影响和社会效益,决定自第51部著作始,重新设计、增大开本、改变装帧,更加精编精印。特补述丛书编辑缘起及宗旨,作为总序。

梁慧星

于北京城南清芷园

2005年12月8日

致 谢

本书由我的博士学位论文修改而成。

感谢恩师李开国教授,先生的一句“可以了”,使我得到珍贵的深造机会,几年来的收获都源于这分量不轻的一句!

感谢李开国教授及赵万一教授、张玉敏教授、陈苇教授、石慧荣教授在论文开题汇报时的评议。

感谢李开国教授在论文第一次汇报时对大纲的否定,及时阻止我陷入华而不实的泥淖,先生对第二次汇报提纲的肯定成就了本书的总体布局。

感谢我的博士学位论文评阅人,他们是冯果教授、赵旭东教授、来小鹏教授、张里安教授和张广兴教授,他们对论文的肯定是对我极大的鼓励。

感谢同窗好友彭融、蓝冰、王智斌、何炼红、洪海林、吴晓静等在资料和讨论上给我的帮助。

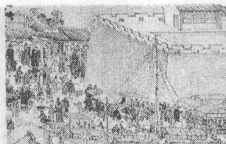
感谢家人的理解和支持,他们始终是最坚实的左膀和右臂!

梁慧星主编
中国民商法专题研究丛书

以学术性为唯一考量

- | | | | |
|-----------------------|-----|-----------------------|-----|
| 1. 破产程序和破产法实体制度比较研究 | 邹海林 | 24. 民事证据研究 | 叶自强 |
| 2. 现代建筑物区分所有权制度研究 | 陈华彬 | 25. 船舶侵权行为法基础理论问题研究 | 邓瑞平 |
| 3. 法国现代合同法 | 尹田 | 26. 责任保险论 | 邹海林 |
| 4. 信托制度比较法研究 | 周小明 | 27. 金融创新与法律变革 | 陆泽峰 |
| 5. 反垄断法研究 | 曹士兵 | 28. 契约冲突法论 | 傅静坤 |
| 6. 企业合并中的反垄断问题 | 王晓晔 | 29. 国际货币基金协定研究 | 杨松 |
| 7. 知识产权法的经济分析 | 刘茂林 | 30. 让与担保法律制度研究 | 王闯 |
| 8. 二十世纪契约法 | 傅静坤 | 31. 国际贸易中银行担保法律问题研究 | 笄恺 |
| 9. 中央银行法律制度研究 | 陈晓 | 32. 英美代理法研究 | 徐海燕 |
| 10. 德国当代物权法 | 孙宪忠 | 33. 现代英美董事法律地位研究 | 张民安 |
| 11. 日本机动车事故损害赔偿法律制度研究 | 李薇 | 34. 欧共同体竞争法研究 | 许光耀 |
| 12. 产品责任法律制度比较研究 | 刘文琦 | 35. 现代商人法研究 | 郑远民 |
| 13. 环境法原理 | 陈泉生 | 36. 医疗损害赔偿立法研究 | 龚赛红 |
| 14. 现代侵权损害赔偿研究 | 刘士国 | 37. 伦敦海事仲裁制度研究 | 邓杰 |
| 15. 瑞士国际私法法典研究 | 陈卫佐 | 38. 离岸金融的法律问题研究 | 韩龙 |
| 16. 法国物权法 | 尹田 | 39. 一人公司制度比较研究 | 王天鸿 |
| 17. 抵押权制度研究 | 许明月 | 40. 消费者保护法研究 | 张严方 |
| 18. 期货交易法律制度研究 | 杨永清 | 41. 现代法国侵权责任制度研究 | 张民安 |
| 19. 日本侵权行为法 | 于敏 | 42. 物权公示论——以物权变动为中心 | 孙鹏 |
| 20. 违约损害赔偿研究 | 韩世远 | 43. 《实施卫生与植物卫生措施协定》研究 | 肖冰 |
| 21. 海事国际私法研究 | 王国华 | 44. 情事变动与契约理论 | 孙美兰 |
| 22. 澳大利亚国际私法研究 | 董丽萍 | | |
| 23. 国际收养法律制度研究 | 蒋新苗 | | |

- | | | | |
|-------------------------------------|-----|-------------------------------------|-----|
| 45. 亲子法研究 | 王丽萍 | 研究(第2版) | 张民安 |
| 46. 权利质权研究 | 钟青 | 65. 商标法的符号学分析 | 彭学龙 |
| 47. 法国不动产担保物权研究 | 于海涌 | 66. 侵权行为法上的安全注意义务研究 | 熊进光 |
| 48. 债券融资法律问题研究 | 许多奇 | 67. 美国动产担保交易制度研究 | 董学立 |
| 49. 论离婚后的扶养立法 | 张学军 | 68. 信赖责任研究——以契约之缔结为分析对象 | 朱广新 |
| 50. 国际商会仲裁研究 | 汪祖兴 | 69. 契约附随义务研究 | 侯国跃 |
| 51. 论传统知识的知识产权保护 | 严永和 | 70. 民法法典化的方法论问题研究 | 石佳友 |
| 52. 法国不动产担保物权研究(第2版) | 于海涌 | 71. 英国浮动抵押制度研究 | 彭贵 |
| 53. 破产救济制度研究 | 程春华 | 72. 英美法善意原则研究: 解读英美法物权变动中的“优先和最高原则” | 秦伟 |
| 54. 负担行为与处分行为的区分——以德国法为考察对象 | 赵冀韬 | 73. 雇主替代责任研究 | 曹艳春 |
| 55. 证券民事责任比较研究 | 杨峰 | 74. 欧盟合同法一体化研究 | 范明志 |
| 56. 德国国际私法: 理论、方法和立法的变迁 | 杜涛 | 75. 慈善性公益法人研究 | 李芳 |
| 57. 国际海运承运人责任制研究 | 李章军 | 76. 债权让与制度研究——以让与通知为中心 | 申建平 |
| 58. 对外贸易中的技术性贸易措施法律问题研究 | 何鹰 | 77. 民法中的强制性规范——公法与私法“接轨”的规范配置问题 | 钟瑞栋 |
| 59. 英美法对价原则研究: 解读英美合同法王国中的“理论与规则之王” | 刘承魁 | 78. 英美法上的交易自治与交易安全——以房地产交易法为视角 | 陈永强 |
| 60. 德国新、旧债法比较研究——观念的转变和立法技术的提升 | 齐晓琨 | 79. 美国专利侵权救济 | 和育东 |
| 61. 人工生殖法律问题研究 | 张燕玲 | 80. 机动车责任强制保险制度研究 | 李青武 |
| 62. 现代法国侵权责任制度研究(第2版) | 张民安 | 81. 债权与物权的契合: 比较法视野中的所有权保留 | 曲宗洪 |
| 63. 衡平法的推定信托研究——另一类的物权性救济 | 邢建东 | 82. 积极的信赖保护——权利外观责任研究 | 王焜 |
| 64. 现代英美董事法律地位 | | | |



中国民商法专题研究丛书

梁慧星 主编

英美民商法学术研究系列

《英美代理法研究》

徐海燕

《现代英美董事法律地位研究》

张民安

《衡平法的推定信托研究——另一类的物权性救济》

邢建东

《美国动产担保交易制度研究》

董学立

《英国浮动抵押制度研究》

彭贵

《英美法对价原则研究:解读英美合同法中的“理论与规则之王”》

刘承魁

《英美法善意原则研究:解读英美法物权变动中的“优先和最高原则”》

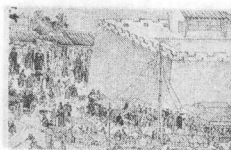
秦伟

《英美法上的交易自治与交易安全——以房地产交易为视角》

陈永强

《美国专利侵权救济》

和育东



中国民商法专题研究丛书

梁慧星 主编

德国民商法学术研究系列

《德国当代物权法》

孙宪忠

《负担行为与处分行为的区分——以德国法为考察对象》

赵冀韬

《德国国际私法：理论、方法和立法的变迁》

杜涛

《德国新、旧债法比较研究——观念的转变和立法技术的提升》

齐晓琨

《契约随义务研究》

侯国跃

目 录

引言 / 1

- 一、本书研究之缘起 / 1
- 二、文献综述 / 2
- 三、问题意识 / 5
- 四、研究方法 / 6
- 五、本书的结构 / 6

第一章 权利外观责任概论 / 8

第一节 权利外观责任理论的制度映像 / 8

第二节 权利外观责任理论的渊源及发展 / 11

- 一、外观理论肇端——韦尔斯巴赫对“处分权限说”的修正 / 11

- 二、权利外观理论的发展 / 16

第三节 权利外观责任理论基本范畴 / 19

- 一、外观主义 / 20
- 二、权利外观责任 / 21
- 三、禁反言 / 25
- 四、信赖原则 / 26

第二章 权利外观责任的正当基础 / 28

第一节 权利外观责任的认识论基础 / 29

一、民事认识方法论概述 / 30	
二、客观主义民事认识方法论在权利外观责任中的体现 / 37	
第二节 权利外观责任的价值论基础 / 46	
一、法律政策选择——交易安全 / 47	
二、经济的考量——效率 / 52	
第三章 权利外观责任的体系定位 / 58	
第一节 作为民法虚像规范模式的一种 / 58	
一、民法上虚像的实证——以法律关系要素为纲 / 59	
二、民法上虚像效力的类型化分析——以立法对虚像效力的不同态度为分野 / 64	
第二节 作为信赖保护体系的一员 / 70	
一、信赖保护是诚实信用原则的体现 / 71	
二、民法信赖保护体系 / 74	
三、权利外观责任与信赖利益赔偿责任之比较 / 78	
第三节 作为自己责任的扩(补)充 / 81	
一、理性受意人角度的意思表示解释理论 / 81	
二、权利外观责任与自己责任的关系 / 87	
第四章 权利外观责任的事实构成 / 96	
第一节 外观的存在 / 99	
一、外观的含义 / 99	
二、外观事实的品质要求及范围 / 102	
三、外观事实的具体化:以表见代理为例 / 110	
第二节 合理信赖 / 118	
一、合理信赖的特点 / 118	
二、信赖合理性的判断 / 120	
三、信赖处分 / 126	
第三节 归责事由 / 128	

- 一、权利外观责任的本质及其归责的特殊性 / 128
- 二、权利外观责任归责事由体系 / 131
- 三、归责性的例外 / 137

第五章 权利外观责任的法律效力 / 138

第一节 外观法律关系的结构 / 140

- 一、双方外观法律关系 / 140
- 二、三方外观法律关系 / 141
- 三、外观法律关系结构对权利外观责任效力的影响 / 142

第二节 外观信赖人“得其所欲” / 145

- 一、“得其所欲”与“姑以真论”——两种不同的效力模式 / 146
- 二、权利外观责任的效力根源 / 147
- 三、具体情境中的“得其所欲” / 151
- 四、外观信赖人的选择权 / 152

第三节 外观责任人的权利外观责任 / 155

- 一、确定权利外观责任的实践意义 / 155
- 二、权利外观责任的具体承担 / 156
- 三、外观责任人的补救措施 / 157

第四节 表见权利人对外观责任人的责任 / 159

第六章 不得对抗规则的结构分析 / 162

第一节 不得对抗规则的几个场景 / 163

- 一、登记瑕疵不得对抗善意第三人 / 164
- 二、内部约定或内部限制不得对抗善意第三人 / 167
- 三、意思表示的无效或撤销不得对抗善意第三人 / 168
- 四、其他 / 169

第二节 不得对抗规则的结构分析 / 170

- 一、登记瑕疵不得对抗善意第三人规则的结构分析 / 170
- 二、内部约定或内部限制不得对抗善意第三人规则的

结构分析 / 174

三、意思表示的无效或撤销不得对抗善意第三人规则的

结构分析 / 175

第三节 不得对抗规则的法律教义学归类 / 177

一、不得对抗规则的内涵 / 178

二、登记公信力规则的具体内容 / 180

三、不得对抗规则属权利外观责任规则——以登记瑕疵不

得对抗规则与登记公信力规则比较的视角 / 182

第七章 我国权利外观责任立法检视 / 187

一、民事主体法中的权利外观责任 / 187

二、代理法中的权利外观责任 / 193

三、物权法中的权利外观责任 / 195

四、债法中的权利外观责任 / 199

五、家庭法中的权利外观责任 / 206

六、民法总则中权利外观责任的基础规范 / 209

结语 / 213

一、本书的基本观点 / 213

二、本书的主要创新 / 213

三、有待进一步探讨的问题 / 214

参考文献 / 216

引 言

一、本书研究之缘起

“神龙见首不见尾”是权利外观责任制度在民法体系中呈现的主要状态,不显见统领诸外观制度的总则性制度或原则,但见散布于各角落的具体制度和规范,缺乏体系化研究是导致这一现象的主要原因。看似不相干的制度,其内里却蕴涵着共同的机理。当微观的具体制度已相对成熟,对其共同规则的抽象便成为必要,从而成就体系化的目标。

本选题属相对中观的研究。中观理论是处于宏观与微观之间的中层理论,是西方政治学者在 20 世纪 60 年代提出的一种有关政治研究层次的理论,产生于政治学者们对政治理论发展的反思,尤其是他们对传统宏观政治理论和 20 世纪行为主义政治学的微观政治理论的不满。传统宏观理论,力图通过对人性、社会、国家、政府、法律的分析,构建一种系统的完整的政治理论体系。当代西方行为主义政治学反其道而行之,主张通过实证研究、经验分析去研究那些可观察到的政治行为。中观理

论的倡导者们认为,宏观理论太抽象、太空乏,无法检验,无法证实,缺乏精确性与可操作性;微观理论太具体、太琐碎,容易陷入钻牛角尖的危险,缺乏普遍性与实用性。中观理论因此要求缩短宏观理论与微观理论之间的差距,取得了一定的成效。^{〔1〕}中观研究的价值在于在宏观研究和微观研究之间架起一座桥梁,一方面可以避免宏观研究过于形而上的缺陷,另一方面不至于使我们在微观研究中迷失,并为实践提供理论的解释,为扩大意义的“同案同判”奠定司法统一的根基,而这正是本书选题的动因。

二、文献综述

权利外观责任理论源于德国法学。1906年,法制史上权利外观责任理论的首倡者德国法学家莫瑞茨·韦尔斯巴赫(Moritz Wellspacher,有学者译为莫瑞茨·维斯派彻)所著《对于民法上外部要件事实之信赖》(*Das Vertrauen auf äußere Tatbestände im bürgerlichen Rechts*)一书标志着外观理论的诞生,之后在德国和法国、日本、韩国都有学者进行相关研究。近些年,该问题逐渐受到国内学者的关注。

从中观研究的层面看,目前国内直接或间接从事相关问题研究的学者主要有:郑州大学田土城教授,其努力目标在外观主义理论的制度建设,并获2003年国家社科基金项目支持,在《中国法学》2002年增刊上已发表一篇题为《民法之外观理论初探》的论文;西南政法大学民商法博士孙鹏教授从早期对交易安全的关注,到对物权公示问题的研究,直至对民法信赖保护之归责原理的统合,都是权利外观责任研究绕不开的问题;清华大学民商法博士叶金强已完成题为《信赖原理的私法构造》的博士论文,对包括权利外观责任在内的整个民法信赖体系进行了思考;吉林大学法理学博士马新彦完成题为《信赖规则的法理学研究》的博士论文,以信赖规则的名义探讨了外观主义的法理基础;吉林大学法理学博

〔1〕 郭定平:“中层理论”,载《中国大百科全书网络版·政治学卷》,中国大百科全书出版社2005年版。