

王泽鉴法学全集（第十四卷）

侵权行为法

【1】

基本理论
一般侵权行为

王泽鉴 著

中国政法大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

王泽鉴法学全集·第十四卷,侵权行为法/王泽鉴著.
北京:中国政法大学出版社,2003.9
ISBN 7-5620-2496-0

I. 王... II. 王... III. ①民法一法的理论—文集
②侵权行为—法的理论—理论研究 IV. D913.01-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 077394 号

书 名 王泽鉴法学全集·第十四卷
——侵权行为法①

出 版 人 李传敢

出版发行 中国政法大学出版社

经 销 全国各地新华书店

承 印 清华大学印刷厂

开 本 787×960 1/16

印 张 27.25

字 数 270 千字

版 本 2003 年 9 月第 1 版 2003 年 9 月第 1 次印刷

印 数 0 001 - 2 000

书 号 ISBN 7-5620-2496-0/D·2456

定 价 70.00 元

社 址 北京市海淀区西土城路 25 号 邮政编码 100088

电 话 (010)62229563 (010)62229278 (010)62229803

电子信箱 zf5620@263.net

网 址 <http://www.cupl.edu.cn/cbs/index.htm>

声 明 1. 版权所有,侵权必究。

2. 如发现缺页、倒装问题,请与出版社联系调换。

本社法律顾问 北京地平线律师事务所

序 言

中国政法大学出版社整理编纂拙著，以全集的方式出版，俾便于使用参考，易于保存，谨对出版社各位同仁的协助和辛劳，表示最诚挚的谢意。

本全集前八卷“民法学说与判例研究”，完成于一九七五年至一九九二年，乃笔者任教于台湾大学法律系教学研究的心得。此段期间是台湾民法发展的关键时期，作者应用法学方法，针对重要的裁判，分析检讨其理由构成，并就个别具体案件发掘阐释其所蕴含的法律原则，建构其理论体系。这八册著作在某种程度反映了民法为因应社会经济变迁所面临的问题，如何解释适用法律，填补漏洞，创设新制度而成长的过程，纪录着民法的理论发展史。

“民法思维与实例研究”，旨在建立民法上请求权基础的理论架构，具实用法学方法论的意义。请求权基础的思考方法已广为法学界及实务所采用，有助于更有系统、有步骤地学习民法，应可增进论证的严谨、透明，更客观的检验法律解释适用的合理性。

“民法概要”刊行于二〇〇二年，主要是为学习民法者提供基本教材，兼作初学入门及综合复习之用。本书简明扼要地说明民法的价值理念，介绍民法的重要制度，并提供若干统计资料，使读者能较完整地了解民法与社会生活的关系，培养法律

2 序言

思维及论证的能力。

“民法总则”、“债法总论”与“民法物权”诸书则在论述民法的内容，说明其解释适用的争议，并探究其发展趋势。其中债编总论具专门著作的性质，尤其是“不当得利”，以类型化理论重新检视、综合评释数以百计的案例，兼具教科书及案例法的功能，乃写作方法上为新的尝试。“侵权行为法”关于特殊侵权行为部分，尚待补充。“损害赔偿”为民法的核心问题，正在积极整理稿件中，最大的愿望是撰写一部关于台湾民法与社会变迁的著作，希能早日完成。

民法全集的内容和体裁虽有不同，其所共同的是，致力于结合理论与实务，采请求权基础的思考方法，以实例突显问题争点，运用比较法探究各种规范模式，作为解释适用的参考。多年从事民法学的研究，使我更深刻的体认，民法系以人为本位，根基于自由平等的理念，保障人的价值和尊严。为民法而努力，乃为人的自由、平等、价值和尊严而奋斗。

三十年的写作生涯是个漫长和艰难的过程，承蒙师长、同事、同学以及读者的鼓励和支持，衷心铭感。最要感谢的是家人的爱心和宽容，尤其是得蒙 神的保佑和恩典，使我能在平安喜乐中持续不断的学习和工作。

二〇〇三年六月二日

六十五岁生日序于台北

序

侵权行为法一书预定分为三册，陆续刊行。第一册在于阐释侵权行为的基本理论；分析讨论民法第一八四条规定的一般侵权行为、侵权行为法的基本概念、体系构造与思考方法。其中关于侵权行为法上的公平正义与经济效率，以及德国法上的Verkehrspflicht如何纳入台湾侵权行为法的体系，俟于再版时再为补充。第二册将以特殊侵权行为作为重点，分析检讨共同侵权行为、雇用人责任、劳动灾害、汽车事故、公害、产品责任及服务责任等重要侵权行为类型，并探究归责原则由过失责任到危险责任的变迁。第三册旨在研究如何在侵权行为法、无过失补偿及社会保障制度上建立一个公平、有效率的意外事故人身损害赔偿、补偿的体系。希望本书的刊行对台湾民法学的研究方法和发展能有一些贡献。

本书能够顺利出版，得到许多人的支持和协助。林美惠律师（现在日本东京大学深造）一年前主动提议要协助整理稿件，催促本书的诞生。她认真负责的奉献和厚实的民法学造诣，深值感佩。程明伟、郭铭松、陈佑寰、林圣哲诸君与邱琦法官协

2 序

助校阅原稿，编制索引；詹森林、陈聪宫二位教授校阅初稿；陈忠五教授提供宝贵意见；小女慕华设计封面；均备极辛劳，谨在此敬致诚挚的谢意。最要感谢的是神的怜悯、慈爱和保守，赐我平安喜乐，愿卑微的工作，亦能蒙他的喜悦。

谨以本书献给我博士论文的指导教师 Karl Larenz，他从事民法及方法论的教学研究，长达六十年，是德国二十世纪最伟大、最具影响力的法学家之一。感念他教导我法学思考的方法，认识德国法学 Dogmatik 的精义，尤其是启发我持续不断学习的心志。

王泽鉴

于新店五峰山

一九九八年六月二日

二刷感言

本书初版承读者爱护、鼓励，得于一个月之内二刷重印，甚为感激。行政法院蔡评事进田先生不辞辛劳，校阅全书，提出许多宝贵的改正意见，林清贤君提供一份详细的勘误表，谨对他们的爱心表示最大的谢意。清晨校对稿件，曦阳照射在飘落窗前的枝叶和花朵，仰头看蔚蓝的天空、远山橙黄桔绿的秋色，忆起新荒漠甘泉（考门夫人著，余也鲁译）的一首小诗：

枫树的红叶，
在秋风里闪耀，
丰收过的禾田，
歇息在初霜的紫色里。
应该在秋天的富实，
得到内心的欢乐，
一年中最可爱的月份，
像钻石般闪耀，
彰显神的荣光，他的大爱。

一九九八年九月二十四日

2 二刷感言

本书于一九九八年九月初版刊行，值此四刷，特增补一九九九年四月二日通过，将于二〇〇〇年五月五日施行的民法债编部分修正相关条文，并增列“最高法院”判决及论文资料。每一本书发行之后，即告落伍，俟诸他日，再作全面修订。谨再对读者的鼓励，表示敬意。

王泽鉴

于新店五峰山

一九九九年六月二日

目 录

第一章 基本理论	(1)
第一节 危害事故、损失补偿:问题及研究课题	(1)
第二节 侵权行为法的机能	(9)
第三节 归责原则	(14)
第四节 侵权行为法与其他损害赔偿制度	(29)
第五节 侵权行为法的未来	(43)
第二章 侵权行为法在比较法上的观察	(47)
第一节 大陆法系的侵权行为法	(48)
第二节 英美侵权行为法	(63)
第三节 比较法与台湾侵权行为法	(69)
第三章 侵权行为的意义、类型及侵权责任的 限制或抛弃	(74)
第一节 侵权行为的意义	(74)
第二节 侵权行为的类型	(76)
第三节 侵权责任的限制或抛弃	(81)
第四章 第一八四条的结构分析	(83)
第一节 政策、体系及功能	(83)

第二节	请求权基础思考方法	(91)
第三节	侵权行为在民法体系上的地位	(95)
第五章	故意或过失不法侵害他人之权利	
—第一八四条第一项前段—	(110)
第一节	侵权行为的三层结构	(110)
第二节	行为	(113)
第三节	侵害他人的权利	(123)
第四节	损害	(230)
第五节	因果关系	(234)
第六节	违法性及违法阻却事由	(288)
第七节	故意或过失	(317)
第六章	故意以背于善良风俗之方法加损害于他人	
—第一八四条第一项后段—	(351)
第一节	规范功能及适用范围	(351)
第二节	构成要件及法律效果	(357)
第三节	背于善良风俗加害的具体化及案例 类型	(363)
第七章	违反保护他人之法律	
—第一八四条第二项规定—	(375)
第一节	独立侵权行为类型的肯定及其规范 功能	(376)
第二节	请求权基础的再构成	(381)
第三节	保护他人的法律及其保护范围	(383)

目 录

第一章 基本理论

第一节 危害事故、损失补偿：问题及研究课题	(1)
第一款 问题的提出	(1)
一、危害事故与社会成本	(1)
二、两个重要问题	(5)
第二款 研究课题及方法	(6)
一、研究课题	(6)
二、研究方法	(7)
第二节 侵权行为法的机能	(9)
第一款 填补损害	(9)
一、填补损害的机能与侵权行为法的发展	(9)
二、损害移转与损害分散	(10)
第二款 预防损害	(12)
第三节 归责原则	(14)
第一款 法律政策与归责事由	(14)

2 目 录

第二款 过失责任	(15)
一、过失责任的理论基础	(15)
二、过失责任的客观化	(18)
三、过失责任的举证及推定	(19)
第三款 危险责任(无过失责任)	(20)
一、危险责任的理论基础	(20)
二、现行法上的危险责任	(21)
第四款 衡平责任	(24)
一、无行为能力人或限制行为能力人的衡平 责任	(24)
二、雇用人的衡平责任	(26)
第五款 归责原则体系的构成	(27)
第四节 侵权行为法与其他损害赔偿制度	(29)
第一款 三阶层的损害赔偿或补偿体系	(30)
一、问题的说明	(30)
二、社会安全保障的建立	(31)
三、无过失补偿制度	(32)
第二款 多种损害赔偿或补偿制度的适用关系	(37)
一、基本问题	(37)
二、侵权行为损害赔偿请求权与其他补偿制度 的并存及抵充	(39)
三、代位求偿	(40)
四、保险竞合	(42)

第五节 侵权行为法的未来	(43)
一、侵权行为法机能的评估	(43)
二、赔偿补偿体系的调整	(44)
三、侵权行为法的存在意义	(45)

第二章 侵权行为法在比较法上的观察

第一节 大陆法系的侵权行为法	(48)
第一款 罗马法	(48)
一、十二铜表法	(48)
二、lex Aquilia	(49)
第二款 法国民法	(51)
一、自己行为责任	(52)
二、非自己行为责任	(53)
三、无过失责任	(54)
第三款 德国法	(56)
一、德国民法上的不法行为	(56)
二、危险责任	(58)
第四款 日本法	(59)
一、一般不法行为	(60)
二、特殊不法行为	(62)
第二节 英美侵权行为法	(63)

4 目 录

第一款 英国侵权行为法	(63)
第二款 美国侵权行为法	(67)
第三节 比较法与台湾侵权行为法	(69)
一、侵权行为法的解释适用	(69)
二、法律政策与法律技术	(70)
三、侵权行为法的历史变迁及其基本问题	(73)

第三章 侵权行为的意义、类型及 侵权责任的限制或抛弃

第一节 侵权行为的意义	(74)
第二节 侵权行为的类型	(76)
第一款 民法上的侵权行为	(76)
第二款 特别法上的侵权行为	(78)
一、关于侵权行为的特别法	(78)
二、法律适用关系	(79)
第三节 侵权责任的限制或抛弃	(81)

第四章 第一八四条的结构分析

第一节 政策、体系及功能	(83)
---------------------------	-------------

第一款 法律政策及规范模式	(83)
一、法律政策	(83)
二、规范模式	(84)
第二款 体系构成	(86)
第三款 规范功能	(88)
一、区别性的权益保护	(88)
二、社会规范的机制：市场、社会道德及政治	(90)
第二节 请求权基础思考方法	(91)
一、三个请求权基础	(92)
二、一九六二年台上字第一一〇七号判决 (空头支票案件)	(93)
第三节 侵权行为在民法体系上的地位	(95)
第一款 侵权行为与民法债编的适用	(95)
第二款 请求权竞合	(96)
第一项 侵权行为与契约	(96)
一、侵权责任与契约责任的不同	(97)
二、竞合的理论	(99)
三、法条竞合说的适用	(101)
四、请求权竞合说的肯定	(103)
五、民法修正	(105)
第二项 侵权行为与无因管理	(106)
第三项 侵权行为与不当得利	(107)

第四项 例题解说 (108)

第五章 故意或过失不法侵害他人之权利

—第一八四条第一项前段—

第一节 侵权行为的三层结构	(110)
第二节 行为	(113)
第一款 行为的意义及自己行为责任	(113)
一、行为的意义	(113)
二、自己行为责任原则	(114)
三、行为人及被害人	(114)
第二款 作为	(115)
一、作为的意义与不作为的区别	(115)
二、实例分析：本权消灭后的无权占有	(115)
第三款 不作为	(117)
一、道德与法律：好撒马利亚人	(117)
二、不作为之成立侵权“行为”	(119)
三、不作为的因果关系	(122)
第三节 侵害他人的权利	(123)
第一款 权利与纯粹经济上损失	(123)
第一项 权利	(123)

第二项 纯粹经济上损失(纯粹财产上损害)	(125)
一、问题的提出	(125)
二、故意侵害他人的纯粹财产上利益	(126)
三、因过失侵害他人的纯粹财产上利益	(127)
第二款 人格权	(131)
第一项 概说	(131)
第二项 生命权	(133)
第三项 身体权、健康权	(135)
一、身体权、健康权的侵害	(135)
二、出生前的侵害	(136)
三、Shock Cases	(137)
四、与身体分离部分在侵权行为法上的保护	(137)
第四项 名誉权	(142)
一、一九九三年台上字第二〇〇号判决：花心县长 候选人	(143)
二、侵害名誉的民事责任与刑事责任	(145)
三、名誉的侵害与违法阻却	(145)
四、救济方法	(149)
第五项 自由权	(150)
一、身体行动自由	(151)
二、精神的自由	(152)
第六项 姓名权	(154)
一、姓名权的意义	(154)