

人身权法论

(修订版)

杨立新 著

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

人身权法论/杨立新著. —修订版. —北京: 人民法院出版社, 2002. 1

ISBN 7-80161-229-9

I. 人… II. 杨… III. 人身权—研究—中国
IV. D923.14

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2001) 第 089162 号

人身权法论 (修订版)

杨立新 著

责任编辑 陈建德

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京东交民巷 27 号 (100745)

电 话 010-65222213 (责任编辑) 65136848 (出版部)
65299981 65136849 (发行部)

E - mail: courtpress@sohu.com

印 刷 北京人卫印刷厂

经 销 新华书店

开 本 890×1240 毫米 A5

字 数 822 千字

印 张 30.625

版 次 2002 年 1 月第 1 版 2002 年 1 月第 1 次印刷

印 数 1-4000 册

书 号 ISBN 7-80161-229-9/D·229

定 价 52.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装, 请与出版社联系调换)

修订版序

《人身权法论》出版至今，已经快6年了。在这个期间，这部著作受到了很好的评价，也得到过奖励。很多人都催促我再版，但是我迟迟没有答应。之所以没有考虑再版，就是因为还没有一个进行修订的好机会。

恰好，我的工作在今年开始的时候要做一个调换，正在进行交接，准备离开最高人民检察院，到中国人民大学法学院从事教学工作，时间就有了一些空余。恰在此时，《婚姻法》修订通过，最高人民法院也公布了《关于确定民事侵权精神损害赔偿责任若干问题的解释》。这个司法解释，对有关人身权的法律保护作了新的规定，进行了较为详尽的解释，在人身权及其法律保护方面有了重大的突破和进展。这样，修订《人身权法论》的条件就完全具备了，我也有了较为宽裕的时间，终于将本书作了一次较为详细的修订。

在这将近6年的时间里，我对人身权法的研究并没有很大的进展，但是，人身权法的立法和司法实践却有了长足的进步。在立法上，在一些新制定的法律中，增加了一些新的有关人身权的法律规范，例如，修订《婚姻法》，增加了对亲属法上的身份权的规定，尤其是对侵害配偶权的过错赔偿制度，以及对探望权的规定，都丰富了人身权立法的内容。最高人民法院在总结司法实践经验的基础上，制定了《关于确定民事侵权精神损害赔偿责任若干问题的解释》这一司法解释文件，对在司法实践中如何对人身权进行司法保护，作了全面的阐释和规定。这都是近年来人身权法律保护重大进展的标志，也是人身权法理论研究成果被广泛地应用到司法实践的一个明证。从这些立法和司法解释中可以看到，中国的民法理论研

究和民法司法实践相互促进、相互影响的实践过程，以及这种相互促进和相互影响的实际成果。这无疑是一个极好的事情，表明了中国司法的进步和法学理论研究的发展，也是中国民法理论研究和司法实践成熟的标志。

这次修订，主要是增加部分新的内容。这就是对立法和司法实践中的新规定和新做法，进行研究，加以总结，在理论上进行分析，并结合司法实践，提出新的意见，补充新的内容。在体例上，也作了一些调整和改动，使之能更符合读者阅读的需要。希望修订后的本书，能够为广大读者学习、运用人身权法，保护自己的人身权利，做好司法实践工作，研究人身权法理论，提供一些帮助。同时，也希望在制订民法典的过程中，这部著作能够提供一些参考。

修订一部著作，往往在开始的时候觉得时间很多，但是修订起来，总又觉得匆匆忙忙，很多要仔细做的事情，没有办法做得更细。这次修订也是，开始时的决心很大，想一定要搞得很细，但是实际做起来却很难做到。因此，书稿在付梓的时候，还是觉得没有修订得更好。好在民法典的制订已经提到日程上来，待到民法典通过以后，再对本书进行全面的修订，那时再修订，一定会更好一些。

是为序。

中国人民大学法学院教授 杨立新
2001年5月28日于北京西郊郎静斋

自序

现代社会，经济日益发展，社会结构日益复杂。人，作为社会的主体，在这样的社会中，一方面，其社会价值和自身价值越来越重要；另一方面，其自身安全和个体利益也越来越受到来自各方面的威胁，人身权利受到侵害的各种危险无时不在。为了维护人的价值、尊严和安全，民法不断加强对民事主体人身权进行法律保护的功能，不断完善人身权保护的立法体系，在现代社会，已经使人身权法成为民法体系中的一个独具特色的、完整、严密的分支系统，与财产法一道，构成现代民法的两大支柱之一。

人身权法在现代社会的重要作用，就在于它维护人的社会价值和自身价值，保护人的自由、尊严和安全，使人真正成其为人，成其为社会的主宰，使民事主体的自身完善和发展得到保障，推动社会的不断进步。正因为如此，无数法学家专注于人身权法研究，形成了完备的理论。

研究我国人身权法的立法、司法实践，创设我国人身权法理论体系，是每一位民法学专家、学者的职责。近年来，我专心于人身权法的研究，力图借鉴各国的立法经验和理论学说，研究我国人身权立法、司法实践的经验和规律，探索我国人身权法的理论体系，把独具特色的中国人身权法律制度和理论展现给世人。积近 10 年的累积，终于形成了《人身权法论》这部理论研究专著。

人身权法理论严谨、精深，具有辉煌的发展前景；人身权法又十分复杂，人格权与身份权及其各项具体权利种类繁多，相互之间关系错综复杂。对这样的理论进行研究、探索，花费极大的精力，往往难及其十之七八。我今天写出的这部人身权法理论专著，虽然

进行了艰苦的努力，仍恐难以达到当初研究、写作的初衷。本书的基本内容在烟台大学授课时讲授过，部分内容在中国人民大学法学院给民法研究生和中国高级法官培训中心民法班的学员讲授过，反映很好。看来与期望的效果不会相差甚远。

《中华人民共和国民法通则》颁布、实施以来，我国民法学研究迅速发展，日新月异，与 10 年前的研究状况不可同日而语。我作为一名民法工作者，时时感到时代要求的紧迫，时时感到自己责任的压力。我将一如既往，为祖国民法学研究的繁荣作出自己的努力。

杨立新

1994 年 12 月 25 日 于北京

目 录

修订版序·····	(1)
自序·····	(1)

上卷 人身权法总论

第一章 导论 ·····	(2)
第一节 新中国民事立法的创举·····	(2)
第二节 人身权法在我国民法中的地位·····	(6)
第三节 人身权法研究的现状及发展·····	(10)
第二章 国外人身权的历史发展 ·····	(14)
第一节 国外人格权的历史发展·····	(14)
一、关于物质性人格权的立法·····	(14)
二、关于精神性人格权的立法·····	(17)
三、关于国外人格权发展的小结·····	(25)
第二节 国外身份权的历史发展·····	(27)
一、国外身份权的历史演进·····	(27)
二、关于国外身份权发展的小结·····	(31)
第三章 中国人身权的历史发展 ·····	(34)
第一节 中国古代的人身权立法·····	(34)
一、中国古代的物质性人格权及其保护·····	(34)
二、中国古代的精神性人格权及其保护·····	(37)
三、中国古代的身份权及其保护·····	(39)
四、中国古代人身权立法的特点·····	(41)

第二节 中国近现代的人身权立法	(42)
一、中国近现代人身权立法的状况	(42)
二、中国近现代人身权立法的进步意义	(44)
第三节 我国当代人身权立法与展望	(45)
一、我国当代人身权立法特点	(45)
二、我国人身权立法的展望	(48)
第四节 中国司法对人身权保护的发展	(50)
一、最高人民法院有关人身权的司法解释	(50)
二、精神损害赔偿司法解释出台的重大意义	(51)
三、精神损害赔偿司法解释在理论和实践上的重大 进展	(53)
第四章 人身权	(60)
第一节 人身的法律概念	(60)
第二节 人身权的概念和法律特征	(62)
一、人身权的概念	(62)
二、人身权的法律特征	(64)
第三节 人身权法律关系	(67)
一、人身权的主体	(67)
二、人身权的内容	(69)
三、人身权的客体	(71)
第四节 人身权的概括结构	(72)
一、人身权概括结构的含义	(72)
二、人身权的权能	(73)
第五节 人身权的具体结构和制度体系	(76)
一、人身权的具体结构	(76)
二、人身权制度的体系	(78)
第五章 人格权	(80)
第一节 人格的法律概念	(80)
一、人格概念的沿革	(80)

二、人格概念的涵义·····	(81)
第二节 人格权的概念·····	(82)
一、人格权概念的沿革及不同理解·····	(82)
二、人格权概念的界定及法律特征·····	(84)
第三节 人格权的分类·····	(90)
一、对人格权分类的不同看法·····	(90)
二、具体分类方法·····	(91)
第六章 身份权 ·····	(93)
第一节 身份的法律概念·····	(93)
一、身份概念的沿革和不同理解·····	(93)
二、身份概念的基本涵义·····	(94)
第二节 身份权的概念·····	(95)
一、身份权的概念·····	(95)
二、我国立法对身份权的规定·····	(98)
三、身份权概念的界定·····	(101)
第三节 身份权与人格权的异同·····	(103)
一、身份权与人格权的共性·····	(103)
二、身份权与人格权的不同·····	(104)
第四节 身份权的分类·····	(108)
第七章 人身权的法律保护 ·····	(111)
第一节 人身权的民法保护·····	(111)
一、确认侵害人身权的行为为侵权行为·····	(111)
二、民法保护以损害赔偿为基本方法·····	(114)
三、民法保护的其他方法·····	(115)
第二节 人身权的刑法保护·····	(118)
一、刑罚的保护方法·····	(118)
二、刑事附带民事损害赔偿的保护方法·····	(120)
第三节 人身权的行政法保护·····	(131)
一、行政处罚的保护方法·····	(131)

二、行政损害赔偿的保护方法·····	(134)
三、行政附带民事损害赔偿的保护方法·····	(142)
第八章 侵害人身权的归责原则·····	(147)
第一节 归责原则概说·····	(147)
一、归责原则的概念和学说·····	(147)
二、侵害人身权的归责原则·····	(151)
第二节 过错责任原则·····	(153)
第三节 过错推定原则·····	(156)
第四节 无过错责任原则·····	(158)
第五节 公平责任原则·····	(160)
第六节 归责原则与举证责任·····	(162)
一、一般侵权行为的举证责任·····	(163)
二、特殊侵权行为的举证责任倒置·····	(164)
第九章 侵害人身权的民事责任构成·····	(167)
第一节 侵权民事责任构成概说·····	(167)
一、侵权民事责任构成的概念及其与相关概念的 关系·····	(167)
二、侵权民事责任构成的学说·····	(170)
三、侵害人身权民事责任构成的概念及特点·····	(180)
第二节 违法行为·····	(182)
一、违法行为的结构——行为和违法·····	(182)
二、违法行为的方式——行为与不作为·····	(185)
三、违法行为的样态——直接行为和间接行为·····	(187)
四、行为的阻却违法——侵权责任构成的抗辩事由·····	(188)
第三节 损害事实·····	(193)
一、损害事实的结构——侵害客体和利益损害·····	(193)
二、损害事实的种类——人格利益损害和身份利益 损害·····	(194)
三、损害事实的形态——财产利益损失、人格(身份)	

利益损害和精神痛苦·····	(198)
四、多重损害事实·····	(200)
第四节 因果关系·····	(202)
一、因果关系的概念——从哲学概念到民法学概念·····	(202)
二、因果关系的原因——行为、过错抑或违法行为·····	(203)
三、确定因果关系的学说——条件说、原因说和相当因果说·····	(207)
四、侵害人身权民事责任构成中的因果关系·····	(209)
第五节 主观过错·····	(212)
一、过错的概念——主观概念还是客观概念·····	(212)
二、主观过错的形态——故意和过失·····	(215)
三、主观过错的轻重——过错与侵权责任的关系·····	(217)
四、侵害人身权责任构成的过错·····	(220)
第十章 侵害物质性人格权的损害赔偿·····	(223)
第一节 人身伤害的常规赔偿·····	(223)
一、人身伤害赔偿的一般原则·····	(223)
二、常规赔偿的范围·····	(224)
三、受害人订有人身保险合同的人身伤害赔偿·····	(228)
第二节 间接受害人的扶养损害赔偿·····	(229)
一、间接受害人扶养损害赔偿概念及其沿革·····	(229)
二、间接受害人及其扶养损害赔偿请求权·····	(233)
三、间接受害人扶养损害赔偿责任构成·····	(238)
四、间接受害人扶养损害赔偿的范围·····	(242)
第三节 侵害物质性人格权抚慰金赔偿·····	(245)
一、抚慰金赔偿的历史发展·····	(245)
二、侵害物质性人格权抚慰金制度的必要性·····	(247)
三、现行抚慰金赔偿立法的局限性及其补救·····	(249)
四、侵害物质性人格权抚慰金制度的内容及实行·····	(253)
第十一章 侵害精神性人格权的损害赔偿·····	(261)

第一节 精神损害赔偿的历史演变·····	(261)
一、古代法时期——精神损害赔偿的萌芽·····	(261)
二、近代法时期——精神损害赔偿的形成·····	(263)
三、现代法时期——精神损害赔偿的完善·····	(264)
第二节 精神损害赔偿的概念及其结构·····	(266)
一、精神损害赔偿的概念·····	(266)
二、精神损害的涵义·····	(269)
三、精神损害赔偿的结构·····	(271)
第三节 精神损害赔偿的性质和功能·····	(274)
一、精神损害赔偿的性质·····	(274)
二、精神损害赔偿的功能·····	(275)
第四节 精神损害赔偿的范围·····	(278)
一、从侵害权利的角度研究精神损害赔偿范围·····	(278)
二、从损害利益的角度研究精神损害赔偿范围·····	(280)
第五节 精神损害赔偿金的计算·····	(282)
一、精神损害赔偿请求的提出·····	(282)
二、计算精神损害赔偿金的原则·····	(284)
三、计算精神损害赔偿金的具体规则·····	(291)
第十二章 侵害人身权的几个特殊问题·····	(295)
第一节 人身权的延伸保护·····	(295)
一、人身权延伸保护概说·····	(295)
二、人身权延伸保护的理论依据·····	(300)
三、人身权延伸保护的基本内容·····	(305)
第二节 新闻侵权·····	(311)
一、新闻自由与人格权法律保护·····	(311)
二、新闻侵权行为的构成·····	(315)
三、新闻侵权的义务与责任·····	(325)
四、隐性新闻采访和人格权保护·····	(331)
第三节 小说侵权·····	(336)

一、小说对人格权的侵害·····	(336)
二、小说侵权责任的认定·····	(340)
三、历史小说侵害人格权的确定·····	(345)
四、小说侵权的赔偿责任·····	(350)
五、侵权小说编辑出版者的侵权责任·····	(350)

中卷 人格权分论

第十三章 一般人格权·····	(362)
第一节 从具体人格权到一般人格权的发展·····	(362)
一、一般人格权产生前的人格权·····	(362)
二、一般人格权概念的萌芽·····	(363)
三、一般人格权的产生和发展·····	(365)
第二节 我国一般人格权的立法·····	(368)
一、我国一般人格权的立法状况·····	(368)
二、对我国一般人格权立法的分析·····	(370)
第三节 一般人格权概述·····	(372)
一、一般人格权概念和特征·····	(372)
二、一般人格权的基本功能·····	(375)
第四节 一般人格权的内容·····	(378)
一、一般人格权的内容概说·····	(378)
二、人格独立·····	(379)
三、人格自由·····	(381)
四、人格尊严·····	(382)
第五节 法人的一般人格权·····	(384)
一、法人的人格与人格权·····	(384)
二、法人的一般人格权·····	(386)
第六节 对一般人格权的法律保护·····	(388)
一、一般人格权法律保护的现行做法·····	(388)

二、对一般人格权保护的法律适用·····	(389)
三、一般人格权法律保护的方法·····	(391)
第十四章 身体权 ·····	(395)
第一节 身体与身体权·····	(395)
一、身体权是公民独立的人格权·····	(395)
二、身体的概念·····	(397)
三、身体权·····	(398)
第二节 身体权的沿革及性质·····	(400)
一、身体权的沿革·····	(400)
二、身体权的性质·····	(401)
第三节 侵害身体权行为的基本方式·····	(404)
一、侵害身体权责任的构成·····	(404)
二、侵害身体权行为的主要方式·····	(406)
第四节 对公民身体权的民法保护·····	(413)
第五节 对尸体的法律保护·····	(415)
一、尸体的性质·····	(415)
二、对尸体进行民法保护的理论依据·····	(418)
三、对尸体的具体保护方法·····	(420)
第十五章 健康权 ·····	(423)
第一节 健康与健康权·····	(423)
一、健康·····	(423)
二、健康权·····	(426)
第二节 健康权的内容·····	(429)
一、健康维护权·····	(429)
二、劳动能力·····	(430)
三、健康权与支配权·····	(434)
第三节 对胎儿健康法益的延伸保护·····	(435)
一、立法及判例·····	(435)
二、对胎儿健康法益的保护方法·····	(437)

第四节 侵害健康权的责任构成·····	(439)
一、违法行为·····	(439)
二、损害事实·····	(440)
三、因果关系·····	(441)
四、主观过错·····	(442)
第五节 对健康权损害的常规赔偿·····	(442)
一、对健康权损害常规赔偿的总体比较·····	(442)
二、对健康权损害常规赔偿的具体比较·····	(444)
三、最高人民法院制定的新的赔偿标准·····	(446)
第六节 对劳动能力丧失的赔偿·····	(448)
一、劳动能力丧失损害赔偿的理论根据·····	(448)
二、丧失劳动能力的损害赔偿范围·····	(452)
三、丧失劳动能力的损害赔偿方法·····	(456)
第十六章 生命权 ·····	(459)
第一节 生命·····	(459)
一、生命的概念·····	(459)
二、生命的开始与终止·····	(460)
第二节 生命权·····	(463)
一、生命权的概念·····	(463)
二、生命权的基本法律特征·····	(465)
第三节 生命权的内容·····	(467)
一、生命权内容的不同主张·····	(467)
二、生命安全维护权·····	(468)
三、司法保护请求权·····	(469)
四、生命利益支配权·····	(470)
第四节 侵害生命权的民法救济·····	(475)
一、民法救济的沿革·····	(475)
二、民法救济的学说·····	(476)
第五节 侵害生命权的责任构成·····	(480)

一、侵害生命权责任构成概述·····	(480)
二、侵害生命权的损害事实·····	(482)
第六节 侵害生命权的赔偿范围·····	(484)
一、侵害生命权赔偿的总体比较·····	(484)
二、侵害生命权的具体赔偿·····	(486)
三、最高人民法院制定的死亡赔偿标准·····	(489)
第十七章 姓名权和名称权 ·····	(491)
第一节 姓名权·····	(491)
一、姓名和姓名权·····	(491)
二、侵害姓名权的责任构成及具体侵害行为·····	(498)
三、侵害姓名权的民事责任承担·····	(504)
四、侵害姓名权与侵害名誉权的责任竞合·····	(506)
五、对死者姓名的保护·····	(508)
第二节 名称权·····	(510)
一、名称的基本含义和范围·····	(510)
二、名称权及其内容·····	(513)
三、名称权的性质·····	(517)
四、名称管理·····	(519)
五、名称权的转让·····	(520)
六、侵害名称权的行为·····	(524)
七、侵害名称权的损害赔偿·····	(527)
第十八章 肖像权 ·····	(529)
第一节 肖像·····	(529)
一、肖像的概念·····	(529)
二、肖像的法律特征·····	(531)
三、肖像的分类·····	(533)
第二节 肖像权·····	(535)
一、肖像权的概念及特征·····	(535)
二、肖像权的内容·····	(537)

三、肖像权的性质·····	(540)
第三节 肖像使用行为·····	(541)
一、肖像使用行为的性质·····	(541)
二、肖像使用合同的具体适用·····	(545)
第四节 侵害肖像权责任的构成·····	(550)
一、侵害肖像权责任构成的学说·····	(550)
二、侵害肖像权责任构成的立法和司法局限·····	(554)
三、实务上解决侵害肖像权责任构成局限的努力·····	(557)
第五节 侵害肖像权的责任承担·····	(561)
第六节 侵害肖像权的几个具体问题·····	(567)
一、肖像作品的著作权·····	(567)
二、肖像使用人对肖像使用权的转让·····	(574)
三、照相馆丢失照片的责任·····	(576)
四、侮辱性使用肖像行为的性质·····	(578)
五、雇用人对肖像权的侵害·····	(579)
六、死者肖像的延伸法律保护·····	(581)
第十九章 名誉权·····	(584)
第一节 名誉·····	(584)
一、名誉的概念·····	(584)
二、名誉的内容·····	(586)
三、法律上的名誉·····	(587)
第二节 名誉权的概念和内容·····	(590)
一、名誉权的概念·····	(590)
二、名誉权的法律特征·····	(592)
三、名誉权的沿革·····	(594)
四、名誉权的内容·····	(597)
第三节 侵害名誉权责任的构成·····	(599)
一、侵害名誉权的违法行为·····	(600)
二、侵害名誉权的损害事实·····	(604)