

总主编
王利明

21世纪
民商法学
系列教材

侵权行为法总论

程啸 著

21世纪民商法学系列教材具有以下特点：第一，选题全面，规模宏大。不仅细分了传统民商法的各个部门，也包括了許多边缘学科，共计六十余种，可供不同层次、不同需要的读者选用。

第二，体例新颖，结构完整。不仅打破传统教材的编写体例，而且还大胆引进英美法教材的编撰模式，每本教材除了体系化地讲授本门课程的基本内容之外，还穿插引用资料、案例或事例加以评析，每章之后还列出推荐学生进一步阅读的著述。

第三，理论与实践相结合。教材中特辟理论探讨与实务研究专栏，选取理论界和实务界的争议问题。

总主编
王利明

21世纪
民商法学
系列教材

侵权行为法总论

程啸 著

 中国人民大学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

侵权行为法总论/程啸著.

北京:中国人民大学出版社,2007

(21世纪民商法学系列教材/王利明总主编)

ISBN 978-7-300-08753-5

I. 侵…

II. 程…

III. 侵权行为-民法-中国-高等学校-教材

IV. D923

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 183320 号

21 世纪民商法学系列教材

总主编 王利明

侵权行为法总论

程 啸 著

出版发行 中国人民大学出版社

社 址 北京中关村大街 31 号

邮政编码 100080

电 话 010-62511242 (总编室)

010-62511398 (质管部)

010-82501766 (邮购部)

010-62514148 (门市部)

010-62515195 (发行公司)

010-62515275 (盗版举报)

网 址 <http://www.crup.com.cn>

<http://www.ttrnet.com> (人大教研网)

经 销 新华书店

印 刷 北京宏伟双华印刷有限公司

规 格 170 mm×228 mm 16 开本

版 次 2008 年 1 月第 1 版

印 张 33.5 插页 2

印 次 2008 年 1 月第 1 次印刷

字 数 663 000

定 价 45.00 元

版权所有 侵权必究 印装差错 负责调换

“21 世纪民商法学系列教材”

学术委员会

总主编 王利明

委 员(按姓氏笔画排序)

马俊驹	马新彦	尹 田	王卫国	王 军
王利明	王学政	王胜明	王家福	田土城
刘士国	刘凯湘	刘保玉	孙华璞	孙宪忠
江 平	余能斌	吴汉东	张广兴	张新宝
李开国	李国光	杨 震	杨立新	陈小君
周贤奇	孟勤国	屈茂辉	姚 红	费安玲
赵万一	赵中孚	唐德华	徐国栋	郭明瑞
钱明星	高在敏	崔建远	梁慧星	黄松有
傅鼎生	温世扬	魏振瀛		

作者简介

程啸，男，江西都昌县人，1976年4月生。2003年7月毕业于中国人民大学法学院，获法学博士学位。现任清华大学法学院副教授，兼任教育部人文社会科学重点研究基地——中国人民大学民商事法律科学研究中心研究人员。

代表性著作有：《中国抵押权制度的理论与实践》（独著）、《证券市场虚假陈述侵权损害赔偿责任》（独著）、《物权法·担保物权》（独著）、《保证合同研究》（独著）、《物权法》（与杨立新、梅夏英合著）、《民法学》（与王利明、杨立新、王轶合著）、《中国物权法教程》（与王利明、尹飞合著）。此外，先后参编或撰写《人身损害赔偿疑难问题：最高法院人身损害赔偿解释之评论与展望》（副主编）、《人身损害赔偿案件的法律适用》（副主编）、《民商法理论争议问题——无权处分》（副主编）、《民商法理论争议问题——精神损害赔偿》（副主编）、《侵权行为法案例教程》（副主编）、《民法总则案例教程》（副主编）、《虚假陈述证券侵权赔偿》（副主编）、《民法学》、《合同法要义与案例析解（总则）》等著作。先后在《法学研究》、《中外法学》、《比较法研究》、《法学家》、《法律科学》、《中国人民大学学报》、《清华大学学报（哲学社会科学版）》、《法学杂志》等期刊上发表数十篇论文。

序

众所周知，民商法是市场经济的基本法，它以民事主体制度、物权制度、债与合同制度、知识产权制度以及各项商事特别制度等勾勒出市场交易的基本脉络。这也正是民商法与市场经济体制之间存在密切的内在联系的原因所在。民商法是私法，它调整平等主体之间的财产关系和人身关系，强调意思自治原则的指导地位；民商法是权利法，它以权利为基本的逻辑起点，又通过权利制度确认当事人的行为规则。

我国民商事立法虽然起步较晚，但自改革开放以来却取得了长足的进步，不仅有了起着民商事基本法作用的《民法通则》，而且还制定了大量的单行法、特别法，如《婚姻法》、《继承法》、《合同法》、《著作权法》、《商标法》、《专利法》、《公司法》、《证券法》、《信托法》、《保险法》、《票据法》、《海商法》、《企业破产法》，尤其是经过 13 年的努力，《物权法》今年已获通过并即将实施。另外，《侵权责任法》、《人格权法》也已纳入立法规划。可以说，有中国特色的社会主义市场经济的民商法律框架已经初步形成，而民法典在未来的出台更将为这一框架奠定坚实的核心。

如同国外的成熟经验一样，立法的每一步进展都离不开理论研究的支撑。二十多年来，我国民商法学研究在不断探索中，逐渐走出了计划经济时代的低迷，市场经济的不断发展和完善为我国民商法学者提供了广阔的历史舞台。如今，大量民商法学者参与国家立法、司法实践，为社会主义法治建设事业作出了重要贡献。更为可喜的是，越来越多的青年才俊投身于民商法事业，新一代的青年民法学者如雨后春笋般涌现出来，他们既有扎实的民商法功底、良好的学术素养，又

有较高的外语水平，对国外的经验和最新发展动态比较了解，他们的许多研究成果令人耳目一新。从他们身上，我们看到了我国民商法学未来的希望。

中国法学会民法学研究会自成立以来，一直倡导严谨求实的学风，营造宽松的氛围，提倡百家争鸣的风气，并注重培养新人、提携后进。中国人民大学出版社立足于高等教育，以繁荣学术、服务教学为己任，是我国人文社会科学教材的出版中心。由此，这两家机构决定合作推出全部由崭露头角的青年学者所撰写的“21世纪民商法学系列教材”。我们坚信，这一合作在推动我国民商法学的发展方面将是一次有益的尝试。

这套教材具有以下特点：第一，选题全面，规模宏大。不仅细分了传统民商法的各个部门，也包括了许多边缘学科，如民法哲学、民法的经济分析等，共计六十余种，可供不同层次、不同需要的读者选用。第二，体例新颖，结构完整。不仅打破传统教材的编写体例，而且还大胆引进英美法教材的编撰模式。每本教材除了体系化地讲授本门课程的基本内容之外，还穿插引用资料、案例或事例加以评析，每章之后还列出推荐学生进一步阅读的著述，并以本章的重点难点为主，采取各种题型考查学生对本章知识的掌握程度。第三，理论与实践相结合。不仅全面反映了最新的理论发展，而且深入讨论了实务中的热点、疑点、难点问题。教材中还特辟“理论探讨”与“实务研究”专栏，选取理论界和实务界的争议问题，列举各派观点，论证自己的主张。

应当注意的是，撰写一部好的教材绝非易事，其难度之大不亚于一部优秀的专著！虽然入选本系列的教材均是相关青年学者的精品之作，但其中的缺点在所难免。我们欢迎广大读者不吝指正，这也有助于这些青年学者的学术思想更趋成熟。

衷心祝愿我们早日完成建设社会主义法治国家的宏伟蓝图！在这一过程中，我们有充分理由期待青年学者们取得的更大成就。

是为序！



2007年9月

主要法律及司法解释缩略语

1. 《民法通则》:《中华人民共和国民法通则》
2. 《合同法》:《中华人民共和国合同法》
3. 《担保法》:《中华人民共和国担保法》
4. 《物权法》:《中华人民共和国物权法》
5. 《道路交通安全法》:《中华人民共和国道路交通安全法》
6. 《产品质量法》:《中华人民共和国产品质量法》
7. 《消费者权益保护法》:《中华人民共和国消费者权益保护法》
8. 《国家赔偿法》:《中华人民共和国国家赔偿法》
9. 《专利法》:《中华人民共和国专利法》
10. 《著作权法》:《中华人民共和国著作权法》
11. 《商标法》:《中华人民共和国商标法》
12. 《反不正当竞争法》:《中华人民共和国反不正当竞争法》
13. 《民法通则意见》:《最高人民法院关于贯彻执行〈中华人民共和国民法通则〉若干问题的意见(试行)》
14. 《人身损害赔偿解释》:《最高人民法院关于审理人身损害赔偿案件适用法律若干问题的解释》
15. 《精神损害赔偿解释》:《最高人民法院关于确定民事侵权精神损害赔偿责任若干问题的解释》
16. 《不正当竞争解释》:《最高人民法院关于审理不正当竞争民事案件应用法律若干问题的解释》
17. 《民事诉讼证据规定》:《最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定》
18. 《触电赔偿解释》:《最高人民法院关于审理触电人身损害赔偿案件适用法律若干问题的解释》

目 录

第一编 侵权行为法基础理论

第一章 风险社会、损害事故与补偿体系	3
第一节 风险社会的出现与损害事故	3
一、科技发展、风险社会与损害事故	3
二、现代法律制度对损害的预防	8
三、现代社会中的损害综合补救体系	11
四、处于十字路口的侵权行为法	14
第二节 侵权赔偿责任与其他补偿制度的关系	15
一、侵权赔偿责任与第一方保险	15
二、侵权赔偿责任与责任保险制度	18
理论探讨 我国责任保险制度简介	18
三、侵权赔偿责任与社会保障制度	23
理论探讨 我国社会保障制度简介	24
四、侵权赔偿责任与犯罪被害人保护制度	30
第二章 侵权行为概述	33
第一节 侵权行为的概念与类型	33
一、侵权行为的概念与性质	33
二、侵权行为的类型	35
理论探讨 比较法上侵权行为的定义与分类	42
第二节 侵权行为与其他债的发生原因	46
一、侵权行为与违约行为	46

实务研究 我国法院关于违约责任与侵权责任的判例要旨	53
二、侵权行为与缔约过失行为	54
三、侵权行为与无因管理	55
四、侵权行为与不当得利	60
实务研究 我国法院关于侵权行为与不当得利区分之判例要旨	63
第三节 侵权行为与犯罪行为	64
一、侵权行为与犯罪行为的联系	64
二、侵权行为与犯罪行为的区别	64
三、侵权赔偿诉讼与刑事诉讼之间的关系	67
第三章 侵权行为法概述	70
第一节 侵权行为法的概念、类型与法律渊源	70
一、侵权行为法的概念与特征	70
二、侵权行为法的类型	71
三、侵权行为法的法律渊源	73
理论探讨 侵权行为法渊源的比较法介绍	79
第二节 侵权行为法的功能	82
一、概述	82
二、补偿功能	86
三、威慑功能	88
第三节 侵权行为法与宪法	90
一、宪法对侵权行为法的影响	90
二、宪法基本权利的保护与侵权行为法	93
实务研究 我国法院运用宪法规范裁判的两起侵权案件	94
第四节 现代侵权行为法的发展趋势	96
一、损害赔偿观念的社会化	96
二、侵权行为法保护范围的扩大化	97
三、加害行为与损害后果的复杂化	98
四、侵权因果关系判断标准多样化	99
五、过失的客观化	100
六、侵权民事责任的多元化	100
第四章 侵权行为法的归责原则	102
第一节 归责原则概述	102
一、归责原则的概念、特征与类型	102
二、归责原则的意义	104

三、归责原则体系	106
四、各项归责原则之间的适用关系	108
第二节 过错责任原则	109
一、过错责任原则的含义	109
二、过错责任原则产生的原因	109
三、过错责任原则的功能	113
理论探讨 过错责任简史	114
第三节 危险责任原则	120
一、严格责任、无过错责任、危险责任之辨析	120
二、危险责任的含义与特征	121
三、危险责任的理论基础及功能	122
四、危险责任的类型	123
五、我国法中的危险责任的类型	124
理论探讨 危险责任简史	127
第四节 公平责任	144
一、公平责任概述	144
二、《民法通则》第 132 条的产生原因	149
三、公平责任在未来我国侵权行为法中的地位	150

第二编 一般侵权行为

第五章 一般侵权行为概述	155
第一节 一般侵权行为的规范模式	155
一、一般侵权行为规范模式的立法例	155
二、我国法上一般侵权行为的规范模式	161
第二节 一般侵权行为的构成要件及其论断过程	162
一、一般侵权行为的构成要件	162
二、一般侵权行为构成要件的论断过程	163
第六章 加害行为	166
第一节 行为概述	166
一、行为的概念与意义	166
二、行为人与赔偿义务人	167
第二节 加害行为的类型	168
一、作为与不作为	168
二、自己行为与他人行为	172

第七章 侵害他人的权益	173
第一节 侵权行为法的保护范围	173
一、概述	173
二、权利	173
三、利益	175
第二节 人格权	178
一、概述	178
二、生命权	183
三、健康权	183
四、身体权	188
五、姓名权	189
六、名称权	192
实务研究 我国法院关于侵害名称权的判例要旨	193
七、肖像权	194
实务研究 我国法院关于侵害肖像权的判例要旨	199
八、名誉权	205
实务研究 关于名誉权的判例要旨	213
九、荣誉权	215
十、人身自由权	216
十一、人格尊严权	217
第三节 人格利益	219
一、隐私	219
二、其他人格利益	220
三、死者的人格利益	220
实务研究 我国法院关于死者人格利益保护的判例要旨	223
四、特定物品上的人格利益	224
第四节 身份权	225
一、身份权的概念、特征与类型	225
二、监护权	226
第五节 物权	227
一、物权的概念、特征与类型	227
二、物权的保护	228
第六节 财产利益	230
一、商业秘密	230
二、占有	231

第七节	知识产权	232
一、商标权	232	
二、专利权	232	
三、著作权	233	
四、知识产权的保护	234	
第八节	社员权	236
一、社员权概述	236	
二、股权	236	
第九节	债权	238
一、第三人侵害债权概述	238	
二、第三人侵害债权的构成要件	239	
第八章	损害后果	242
第一节	损害在侵权行为法中的地位	242
第二节	损害的含义、要件与类型	243
一、损害的含义与要件	243	
二、损害的类型	246	
第三节	纯粹经济损失	250
一、纯粹经济损失的概念与特征	250	
二、纯粹经济损失的类型	251	
三、纯粹经济损失的赔偿问题	253	
第九章	因果关系	256
第一节	因果关系的概念及意义	256
一、侵权行为法中因果关系的概念	256	
二、侵权行为法中因果关系的意义	258	
第二节	我国侵权法上的因果关系理论	258
一、必然因果关系理论	258	
二、相当因果关系理论	261	
三、事实因果关系与法律因果关系的区分	263	
第三节	事实因果关系的判断	266
一、一般的判断规则	266	
二、聚合的因果关系	268	
三、共同的因果关系	269	
四、不确定的因果关系	272	
第四节	法律因果关系的判断	274
一、一般的判断规则	274	

二、假设的因果关系	278
三、超越的因果关系	281
第五节 因果关系与介入的因素	284
一、介入的因素概述	284
二、第三人的行为	285
三、受害人的行为	288
四、外在事件	291
第六节 因果关系的推定	293
一、因果关系的推定的意义	293
二、我国法上因果关系推定的类型	294
第十章 违法性	295
第一节 违法性之概述	295
一、违法性的含义	295
二、区分违法性与过错的原因	299
三、我国理论界与实务界对违法性的态度	305
理论探讨 是否区分过错与违法性问题的比较法简介	308
第二节 违法阻却事由	316
一、概述	316
二、自助行为	317
实务研究 我国法院关于自助行为的几则判决摘要	318
三、正当防卫	320
四、紧急避险	320
实务研究 我国法院关于紧急避险的几则判决摘要	322
五、受害人同意	323
六、行使权利	329
七、执行职务	331
八、无因管理	331
实务研究 我国法院关于免责事由的判例要旨	331
第十一章 过错	333
第一节 过错之概述	333
一、过错的概念与意义	333
二、过错能力	334
第二节 故意	338
一、故意的概念与类型	338
二、故意与恶意	338

三、故意在侵权法中的地位	339
第三节 过失	343
一、过失的概念与类型	343
二、过失的判断：主观标准与客观标准	345
三、我国侵权法中的过失判断标准	350
四、判断行为人过失时应当考虑的因素	351
第四节 违法视为过失	358
一、违法视为过失概述	358
二、我国法上的违法视为过失	361
第五节 过错推定	363
一、过错推定概述	363
二、我国法上的过错推定	367

第三编 共同侵权行为

第十二章 共同侵权行为概述	373
一、共同侵权行为的概念与特征	373
二、共同侵权行为的类型	374
理论探讨 从比较法上看共同侵权行为的类型	376
第十三章 共同加害行为	380
第一节 共同加害行为的构成要件	380
一、共同加害行为的构成要件	380
二、意思联络是否应当作为共同加害行为构成要件的讨论	384
理论探讨 部分大陆法国家、地区及我国学界对共同加害行为 中关联性的认识	388
第二节 共同加害人的赔偿责任	391
一、共同加害人承担连带赔偿责任	391
二、连带赔偿责任人之间的分摊	392
三、赔偿权利人放弃对部分共同侵权人的诉讼请求	393
第十四章 共同危险行为	395
第一节 共同危险行为概述	395
一、共同危险行为的概念与类型	395
二、共同危险行为的功能	397
理论探讨 共同危险行为制度的比较法介绍	397
第二节 共同危险行为的构成要件与免责事由	401

一、共同危险行为的构成要件	401
二、共同危险行为人的责任及免责事由	404
第十五章 教唆与帮助行为	406
一、概述	406
二、教唆行为与帮助行为	407

第四编 侵权赔偿责任

第十六章 侵权赔偿责任基础理论	411
第一节 侵权赔偿责任概述	411
一、侵权的民事责任与侵权赔偿责任	411
二、侵权赔偿责任的概念与特征	415
三、侵权赔偿责任的类型	416
实务研究 美国法上的运用惩罚性赔偿责任的两起案件	417
四、侵权赔偿责任的原则	419
五、侵权赔偿责任的形式	420
六、赔偿权利人与赔偿义务人	421
第二节 损益相抵	424
一、损益相抵的概念与构成要件	424
二、损益相抵具体适用	425
第三节 过失相抵	433
一、过失相抵制度概述	433
理论探讨 过失相抵制度的比较法	438
二、过失相抵的构成要件	443
三、过失相抵适用的主体范围	449
四、过失相抵的方法与法律效果	450
五、对过失相抵规则适用的限制	454
六、过失相抵与精神损害赔偿	455
第十七章 财产损害赔偿	456
第一节 人身伤亡的财产损害赔偿	456
一、人身伤亡的财产损害赔偿概述	456
二、人身伤亡财产损害赔偿范围的确定与计算方法	458
三、人身伤亡财产损害赔偿的具体范围及数额的确定	461
四、人身伤亡财产损害赔偿的计算基准地及其调整	476
五、人身伤亡财产损害赔偿金的支付方式	479

理论探讨 损害赔偿金支付方式的比较法简介	482
第二节 侵害物权的财产损害赔偿	485
一、侵害物权的赔偿责任方式	485
二、侵害所有权的赔偿	486
三、占有人的赔偿责任	492
四、侵害他物权的赔偿责任	493
五、相邻关系侵害中的赔偿责任	496
第十八章 精神损害赔偿	498
第一节 精神损害赔偿概述	498
一、精神损害赔偿的概念	498
二、精神损害赔偿制度的功能	499
三、精神损害赔偿的适用范围	500
理论探讨 大陆法国家精神损害赔偿责任适用范围的比较法	
介绍	501
四、精神损害赔偿的赔偿权利人	503
第二节 精神损害赔偿金的类型及数额的确定	504
一、精神损害赔偿金的类型	504
二、精神损害赔偿数额的确定因素	505
实务研究 我国部分地方法院对精神损害赔偿金额的规定	507
主要参考文献	513
后记	516