

产品责任论

刘 静 著

中国政法大学出版社

产品责任论

刘 静 著

中国政法大学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

产品责任论/刘静著. —北京:中国政法大学出版社,
2000. 8

ISBN 7-5620-0092-8

I. 产… II. 刘… III. 产品-法律责任-研究-中国
IV. D922. 292. 1

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2000)第 64850 号

责任编辑 刘 传

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 军事科学院印刷厂

开本:850×1168 1/32 10.125 印张 240 千字

2000 年 7 月第 1 版 2000 年 7 月第 1 次印刷

ISBN 7-5620-0029-8/R·1

印数:0001—3000 册 定价:18.00 元

社址:北京市海淀区西土城路 25 号

邮编:100088 电话:62229803 或 62228801

声明:1. 版权所有,侵权必究。

2. 如有缺页、倒装,由本社发行科负责退换。

导 言

19 世纪中期，产品责任作为一个法律问题首次在英国司法判例中出现，而后逐渐形成相对独立的法律领域。进入 20 世纪后，产品责任问题更随着生产社会化的不断扩大和广泛的社会分工而日益突出，特别是二战后，现代工业消费社会的到来，一方面使产品大量产制，行销各地，极大地便利和满足了人民的生活；另一方面因产品生产、流通过程中的欠缺和疏漏，致产品具有缺陷而造成人身或财产损害的事例，也层出不穷。现代产品责任法正是在这一历史背景下应运而生。

“在现代分配系统中，消费者处在生产者、运输者、卖主、商人和修配者这一链琐的末端，他常常是不能找到对产品的特况瑕疵应当负责的人。这一切使得关于责任的传统法律规则成为陈旧不适用。过去的一些规则（以过失为责任的主要条件）所根据的简单事实情况，现在不再存在了。至少由于现代工业生产的缘故，在产品的买卖上不存在了。今天的消费者多少置身于强大的生产者和工业企业的掌上的，他们拥有强大的经济权而且常常拥有政治势力，还雇有大批老练的律师，利用传统的责任规则可能存在的一切漏洞，并且利用受害者在经济上的弱小地位，照顾生产者的利益，保护生产者逃避对产品瑕疵应负的责任，在这种情况下，必须找到新的方法来保护在富有的社会里，作为消费者和往往是受害者的个人，而产品责任的起源就在这里。”因此，如何建立合适的、既能充分保护消费者、使用者的利益，使产品致损事件中受害者能得到及时、公正的补偿，又能照顾到生产者和销售者的利益，使它们不致因过

度承担责任而阻碍经济发展的产品责任法律制度，则成为现代产品责任法的重要问题之一。各国法律理论界和实务界纷纷寻找解决问题的途径。1977年，在英国伦敦举行了第一届产品责任大会，与会专家和学者们曾就产品责任各方面的法律问题提出若干建议并进行了激烈的讨论，具体表现在：侵权行为法是解决产品责任争端的文明方式还是一种压制手段；是产品责任保险费高得令人生畏还是保险业正在亏本；是缺陷产品的受害者还是蒙受损失的企业急需保护；是美国法官太宽容而致使陪审团所裁决的赔偿额近乎荒谬还是欧洲人给受害人的救济不足；是制造者不愿意把产品制造得更安全还是粗心大意的消费者应受责备；严格责任是可怕还是离开它就对制造商没有威慑力；产品责任危机将破坏工业的发展还是这种所谓的危机完全是人为的。等等。这些争论在持续着，但各国为解决这些问题做着不懈的努力。

美国作为产品责任的创始国，其发展始终处于世界领先地位，通过司法判例形成的严格责任，经《第二次侵权法重述》加以确认而渐成独立体系，为解决产品责任问题提供了行之有效的方法，并使消费者利益得到最大限度的保护。然而，美国产品责任法“偏袒于消费者，做得有些过头了”，从而引发了产品责任危机和产品责任保险危机，于是通过立法对侵权责任制度进行改革便成为其主要目标之一。1979年美国商业部正式发表了《统一产品责任示范法》，以帮助确保受到不合理危险产品伤害的消费者得到合理的补偿，并且帮助稳定产品责任保险费率。尽管该法不是一项立法，而仅是一个供各州自由选择的示范文本，但已开美国产品责任侵权责任立法之先河，为各州产品责任侵权法提供了统一的责任标准。1993年4月，美国法律协会对《第二次侵权法重述》进行修改，提出侵权行为第三次重述/产品责任法的第一预备草案，并在该草案的基础上作成一部经美国法学会审核通过的临时草案于1994年5月公开发表。这样便使美国产品责任立法化进程迈入更高境界。

相对而言，欧洲国家在产品责任法领域的发展较为保守，在

1985年《欧共体产品责任指令》实施以前,各国大多通过司法判例或通过扩大解释民法典相关规则,使制造商承担过失责任或过失推定责任,自欧共体指令实施以来,欧洲各国相继进行产品责任立法,实行严格责任制度,使欧洲产品责任立法进入统一化轨道,并推动世界范围内其他国家产品责任法的制定和颁布。总的看来,欧洲各国产品责任法在很大程度上虽效仿了美国的模式,但由于存在美国的前车之鉴,欧洲各国产品责任立法就已出现的问题给予了预选防范,使在生产者和消费者的利益保护上“不偏不倚”、“具有妥当性”。这样,欧洲各国产品责任法或许会比美国少走一些弯路。

环顾上述世界各国状况,为了适应全球性的世界经济变化,同时也是立足于贸易中的相互主义立场,世界各国如果不制定有关的产品责任法,就可能被排斥在世界市场之外。中国当然也不例外。中国要想进入世界市场,坚持贸易相互主义的话,就必须完善对世界开放的法律。因此,合理完善的产品责任法律制度是中国现代化的重要标志之一。然而就现阶段来看,无论在立法上、司法上、还是在理论研究上,中国产品责任法均处于初创阶段。就立法角度而言,长期以来,我国产品责任的立法包含在一些涉及产品质量管理和质量监督的行政法规和条例中,只是近年来,为适应社会主义市场经济发展的需要,加强产品质量管理、明确生产者和销售者的产品责任,保护消费者的合法权益,维护社会经济正常秩序,制定和颁布了《民法通则》(1986年)、《全民所有制工业企业法》(1988年)、《产品质量法》(1993年)、《消费者权益保护法》(1993年)、《食品卫生法》(1995年)等法规。这些法规标志着中国产品责任法体系的初步建立。尽管如此,我们仍须借鉴欧美产品责任法中某些行之有效的实际经验和判例学说,对我国产品责任法体系进一步予以完善。

基于上述认识,本文拟主要采取比较法学的方法,对现代各国产品责任法律规范、学说判例进行比较、探讨和分析,同时兼采判例学分析方法和法解释方法,针对产品责任法早期的判例法和后期

的立法化予以阐释。在研究内容上，涉及各国产品责任法的历史和现状，探讨产品责任法的概念性质、归责原则、责任构成以及相关的产品责任的诉讼法理论、保险法理论和冲突法理论。自然，所有对外国法律规范、判例学说的研究和探讨，最终都应围绕一个目标，即服务于中国法制建设和法律理论的需要，因此，在研究内容的最后落脚点上，本文着重对产品责任法体系的构造提出若干思考，以期对产品责任法体系的健全和完善有所裨益。

目 录

导言	(1)
第一章 产品责任的基本理论	(1)
第一节 产品责任的一般分析	(1)
一、产品责任概念的界定	(1)
二、产品责任的性质和特征	(6)
第二节 产品责任与消费者保护	(14)
一、消费者保护及其立法概况	(14)
二、产品责任及其立法概况	(21)
三、产品责任与消费者保护的关系	(24)
第三节 产品责任的方法论	(27)
一、法学方法论一般理论	(27)
二、比较法分析与产品责任	(32)
三、判例法分析与产品责任	(37)
四、法解释分析与产品责任	(45)
第二章 产品责任的归责理论——两大法系国家的产品 责任归责原则的历史性考察	(48)
第一节 英美法系国家的产品责任	(49)
一、英国的产品责任	(49)
二、美国的产品责任	(58)
第二节 大陆法系国家的产品责任	(81)
一、法国的产品责任	(82)
二、德国的产品责任	(88)

三、日本的产品责任	(93)
第三节 我国产品责任的归责原则	(98)
一、归责原则上的不同认识	(98)
二、生产者的严格责任	(100)
三、销售者的过错责任和严格责任	(101)
第三章 产品责任的法律构成	(105)
第一节 产品责任的成因——产品缺陷的分析	(105)
一、产品的一般说明	(105)
二、产品的范围	(107)
三、产品的缺陷及其认定标准	(118)
四、产品的缺陷类型	(127)
五、我国《产品质量法》中的产品缺陷	(132)
第二节 产品责任的损害赔偿	(137)
一、产品责任法有关损害赔偿的规定	(137)
二、人身损害赔偿	(140)
三、财产损害赔偿	(144)
四、产品自身损害及纯经济损失	(146)
五、惩罚性损害赔偿	(150)
第三节 产品缺陷与损害间的因果关系	(154)
一、因果关系的一般理论	(154)
二、产品责任中因果关系的特殊性	(158)
第四章 产品责任的诉讼	(163)
第一节 产品责任诉讼的当事人	(163)
一、索赔请求人	(163)
二、产品责任的责任主体	(165)
第二节 产品责任诉讼的举证和抗辩	(175)
一、产品责任的举证责任	(175)
二、产品责任的抗辩事由	(182)

第三节 产品责任的诉讼时效·····	(190)
一、产品责任诉讼时效概述·····	(190)
二、产品责任诉讼时效规定之比较·····	(191)
第五章 产品责任的保险·····	(199)
第一节 产品责任保险概述·····	(199)
一、产品责任保险的历史与现状·····	(199)
二、产品责任保险的意义·····	(201)
三、产品责任保险的含义和特点·····	(204)
第二节 产品责任保险的主要内容·····	(206)
一、最大诚信原则·····	(206)
二、承保的责任范围·····	(212)
三、除外责任·····	(215)
四、其他内容·····	(221)
第三节 我国的产品责任保险·····	(224)
一、我国开办产品责任保险的必要性和可能性·····	(224)
二、我国产品责任保险发展的现状、 不足及解决对策·····	(226)
第六章 产品责任的冲突法·····	(230)
第一节 侵权行为冲突法对国际产品责任诉讼的 影响·····	(230)
一、冲突法的原理·····	(231)
二、冲突法的变革及对侵权行为地法的现实选择·····	(233)
三、侵权行为冲突法的发展对国际产品责任 诉讼的影响·····	(243)
第二节 国际产品责任的诉讼管辖权·····	(246)
一、美国·····	(246)
二、英国、加拿大·····	(254)
三、欧洲·····	(256)

第三节 国际产品责任诉讼的法律适用	(259)
一、美国	(259)
二、英国、加拿大	(264)
三、欧洲	(265)
四、《产品责任法律适用公约》(《海牙公约》)	(266)
第四节 我国涉外产品责任的管辖权和法律适用	(267)
一、涉外产品责任管辖权之规定	(268)
二、涉外产品责任法律适用之规定	(269)
三、评述	(271)
第七章 中国产品责任法律体制的完善	(274)
第一节 完善中国产品责任法律体制的必要性和意义	(274)
第二节 产品责任立法体制的现实性与科学性的统一	(278)
第三节 产品责任司法体制的健全	(285)
参考资料	(292)
后记	(302)

CONTENT

INTRODUCTION	(1)
CHAPTER1 THE BASIC THEORY OF PRODUCT LIABILITY	(1)
Section1. General analysis on product liability.	(1)
1. Definition on concept of product liability	(1)
2. Nature and characteristics on product liability	(6)
Section2. Product liability and consumer protection	(14)
1. Consumer protection and its survey of legislation	(14)
2. Product liability and its survey of legislation	(21)
3. The relationship between product liability and consumer protection	(24)
Section3. Methodology of product liability	(27)
1. General principle of methodology	(27)
2. Analysis of comparative law and product liability	(32)
3. Analysis of case law and product liability	(37)
4. Analysis of interpretative law and product liability	(45)
CHAPTER2 THE PRINCIPLE OF LIABILITY —THE HISTORICAL INVESTIGATION ON THE PRINCIPLE OF PRODUCT LIABILITY IN TWO LEGAL SYSTEMS	(48)
Section1. Product liability in common law	(49)
1. Product liability in the Britain	(49)

2. Product liability in the United States	(58)
Section2. Product liability in Civil Law	(81)
1. Product liability in the France	(82)
2. Product liability in the German	(88)
3. Product liability in the Japan	(93)
Section3. The principle of liability on product liability in China	(98)
1. Different cognition on the principle of product liability.	(98)
2. Strict liability on manufacturer	(100)
3. Fault liability and strict liability on seller	(101)
CHAPTER3 LEGAL CONSTRUCTION ON PRODUCT LIABILITY	(105)
Section1. Cause of formation on product liability ——analysis of product defect	(105)
1. General caption of product	(105)
2. Scope of product	(107)
3. Product defect and its criterion	(118)
4. Category of product defect	(127)
5. Product defect on 《The Law of Product Quality》 in China	(132)
Section2. Damage Compensation on Product liability	(137)
1. Comparative stipulation on damage compensation in different countries.	(137)
2. Personal injury compensation	(140)
3. Property damage.	(144)
4. Product injuries only itself and purely economic loss	(146)
5. Punitive damage	(150)

Section3. The causality between product defect and damage	(154)
1. General analysis of causality	(154)
2. Particularity of causality on product liability in China	(158)
CHAPTER4 LAWSUIT ON PRODUCT LIABILITY	(163)
Section1. Litigant of product liability	(163)
1. The claimant	(163)
2. The subject of liability	(165)
Section2. Burden proof and contradiction on the lawsuit of product liability	(175)
1. Burden proof on product liability	(175)
2. Reasons of contradiction on product liability	(182)
Section3. Limitation of lawsuit on product liability	(190)
1. A brief account on limitation	(190)
3. Comparative stipulation on limitation of product liability in different countries	(191)
CHAPTER5. INSURANCE ON PRODUCT LIABILITY	(199)
Section1. A brief account on insurance of product liability	(199)
1. History and status quo on insurance of product liability	(199)
2. Significance on insurance.	(201)
3. Implication and characteristics on insurance of product liability	(204)
Section2. Major contents of insurance of product liability	(206)
1. The utmost good faith	(206)
2. Insurance coverage.	(212)
3. Liability of exception	(215)
4. The other contents	(221)

Section3. A brief account of insurance of product liability in China	(224)
1. Necessity and possibility on opening insurance of product liability in China	(224)
2. Status quo / insufficiency / countermeasure on insurance of product liability in China	(226)
CHAPTER6. CONFLICT OF LAW ON PRODUCT LIABILITY	(230)
Section1. The influence on the lawsuit of international product liability due to the development of conflict of law on tort	(230)
1. The basic principle on conflict of law.	(231)
2. Transform on conflict of law and choice of reality on the spot of tortious action	(233)
3. The influence on the lawsuit of product liability	(243)
Section2. Jurisdiction on the lawsuit of product liability.	(246)
1. The United States.	(246)
2. The Britain and the Canada	(254)
3. The Europe	(256)
Section3. Application of law on the lawsuit of product liability	(259)
1. The United States.	(259)
2. The Britain and the Canada.	(264)
3. The Europe.	(265)
4. 《The convention on Application of Law for Product Liability》	(266)
Section4. The jurisdiction and application of law on product liability in China	(267)
1. The stipulation on jurisdiction of product liability	(268)

2. The stipulation on application of law	(269)
3. The comment.	(271)
CHAPTER7. PERFECTION ON THE LEGAL SYSTEM	
OF PRODUCT LIABILITY IN CHINA	(274)
Section1. Necessity and significance on perfecting the system of product liability in China	(274)
Section2. Unity between reality and science on legislative system of product liability	(278)
Section3. Perfection on judicial system of product liability	(285)
REFERENCES	(292)
POSTSCRIPT	(302)

第一章 产品责任的基本理论

产品责任作为现代化大规模生产的产物，是现代社会所必然出现的一种法律现象，在许多国家的法律理论和法律实务上得到不同程度的重视和应用。产品责任理论最初源于法院的司法判例，通过法官造法的方式予以确立，而后逐渐趋向立法论，进入规范法律意义下的调整阶段。在这一较为曲折的演变过程中，产品责任理论不但一直在推陈出新，而且体系也渐趋完整。在产品责任中，理论与实践是共生共存的，实践是理论的前提和基础，理论是实践的抽象和升华。因此，加强产品责任理论研究并将其应用于法律实践中，自是必要且亟需的任务。

第一节 产品责任的一般分析

一、产品责任概念的界定

“概念乃是解决问题所必需的和必不可少的工具，没有限定的专门概念，我们便不能清楚地和理智地思考法律问题。”〔1〕明确的法律概念是进行任何一项法律理论研究所必需的前提，而对产品责任概念的界定，则是研究产品责任法律制度必须明确的法

〔1〕（美）E·博登海默著：《法理学哲学及其方法》，华夏出版社1987年版，第465页。