

杨立新 / 著

# 侵权法论

上册

# TORT LAW

吉林人民出版社

Q

Q

F

L

杨立新 / 著

# 侵权法论

下册

TORT  
LAW

吉林人民出版社

Q

Q

F

L

责任编辑 李艳萍  
封面设计 张 迅

TORT

Q

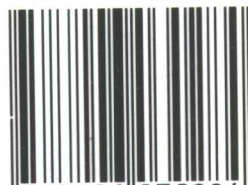
Q

F

L

LAW

ISBN 7-206-03028-9



9 787206 030284 >

ISBN 7-206-03028-9

D·788 定价:58.80元(上下册)

# 侵权法论

(上册)

杨立新 著

吉林人民出版社

# 侵权法论

(下 册)

杨立新 著

吉林人民出版社

(吉)新登字 01 号

侵权法论(上下册)

---

著 者 杨立新  
责任编辑 李艳萍  
责任校对 李艳萍

封面设计 张 迅  
版式设计 晓 君

---

出 版 者 吉林人民出版社 0431—5649710  
(长春市人民大街 124 号 邮编 130021)  
发 行 者 吉林人民出版社  
制 版 者 吉林人民出版社激光照排中心 0431—5637018  
印 刷 者 长春市东新印刷厂

---

开 本 850×1168 1/32  
印 张 31.25  
字 数 750 千字  
版 次 2000 年 3 月第 1 版  
印 次 2001 年 4 月第 3 次印刷  
印 数 5 001—7 000 套

---

标准书号 ISBN 7-206-03028-9/D·788  
定 价 58.80 元(上下册)

---

如图书有印装质量问题,请与承印工厂联系。

## 自 序

侵权行为法是民法的重要组成部分，是保护公民、法人民事权利，制裁民事违法行为，推动文明进步和社会发展的重要法律武器。自古以来，侵权行为法就在社会的整个法律体系中占据重要的地位，是民法的重要组成部分。在近代以来，尤其是第二次世界大战以后，人权受到各国的普遍重视，对民事权利的保护成为法治的重要内容，因而侵权行为法得到了迅猛发展，在维护人格尊严，保护公民、法人的合法权益中，日益发挥着重要的作用，成为当代社会人们所最熟悉、最常用的法律，以至于使人们认识到，侵权行为法的健全与否，是衡量一个国家法制和法治是否健全的重要标准。

在我国，自古代起就有属于中华法系的侵权行为法的传统。随着近代社会的发展，中国的法制借鉴大陆法系的民法传统，重视侵权行为法的建设和作用，建立了现代意义的侵权行为法，在调整民事法律关系，制裁民事违法行为，保护民事主体的民事权利中，发挥了应有的作用。新中国在经过长期的实践以后，积极借鉴各国民事立法经验和忽视法制的教训，尤其是接受十年动乱中民事权利惨遭践踏的严重教训，在《中华人民共和国民法通则》中规定了较为完备的侵权行为法的内容，使我国的侵权行为法建设跨入了一个新的历史时期。值得重视的是，中国侵权行为法的立法实践在借鉴大陆法系侵权行为法建设的经验之外，更重视英美法系侵权行为法建设的经验，将侵权行为法从债法的体系中分离出来，使侵权行为法成为民法

中的一个独立的，与人身权法、物权法、合同法、继承法、亲属法和知识产权法相并列的重要的民法部门，使它在我国的立法体系中，具有更为重要的法律地位，发挥着不可替代的重要作用。

在社会主义法制建设日益发展的今天，制订《中国民法典》的条件已经成熟，中国的立法机关已经将民法典的立法纳入了近期的立法日程。在最新编制的民法典制订纲要中，侵权行为法已经作为独立的一编，我和王利明先生刚刚将民法典侵权行为法编的立法提纲起草完毕，提交给立法机关。相信在几十年的侵权行为法研究和实践的基础上，经过全国民法工作者的共同努力，一部崭新的、具有世界先进水平的民法典，包括其中的侵权行为法，将会展现在世人的面前。

十几年来，我孜孜以求地研习侵权行为法，借鉴各国侵权行为法立法经验和理论学说，将侵权行为法的理论研究和实践研究紧紧地结合起来，探求侵权行为法的理论奥秘和实践真知，力图在保护公民、法人的民事权利，促进法治发展，推动社会进步中，作出应有的贡献。我在侵权行为法的研究中，更注意从实践的经验 and 需要出发，在理论上深入论证，力求最适合中国国情的立法形态和司法对策，进而探求中国侵权行为法的完整体系和中国侵权行为法学的理论系统。在《侵权法论》这部著作写作之前，我曾经撰写了《侵权损害赔偿》、《中国侵权行为法》、《侵权损害赔偿司法实务》、《侵权特别法通论》和《侵权行为法》等著作以及大量的侵权行为法的专论文章积累，为撰写《侵权法论》作了长期的准备。在《侵权法论》中，我把积累的经验集中写进来，使这部著作成为我十几年研习侵权行为法的总结。我想通过这部著作，展现侵权行为法研究的最新成果，刻画侵权行为法理论的完整体系，揭示侵权行为法学的基本原理，使它成为民法理论工作者和实务工作者适用侵权



行为法、研究侵权行为法学的参考书。这是我写作本书的目的。

侵权行为法立法概括、扼要，但侵权行为法学理论却博大精深，十几年的研究，也难以触及它的精髓和灵魂。因而，《侵权法论》一书虽然尽了我十几年的艰辛努力，但它仍然与理想中的研究成果相差甚远，仍存在诸多的缺陷和不足。我希望读者朋友提出批评和意见。《侵权法论》的写作完成只是我侵权行为法研究的新的起点。今后我愿意和大家一道，为完善中国侵权行为法的立法和理论，让它在当代社会生活中发挥越来越重要的作用而共同奋斗。

杨立新

1998年9月15日于北京西郊朗静斋



杨立新，1952年1月生于吉林省通化市。历任通化市中级人民法院副院长，最高人民法院民事审判庭审判员，烟台大学法律系副教授，最高人民检察院民事行政检察厅检察员、副厅长。自1980年以来研修民法理论，在侵权行为法、人身权法和债法领域有深入研究，著有《人身权法论》、《民法判解研究与适用》(1—3集)、《侵权特别法通论》、《侵权行为法》和《侵权损害赔偿》等专著11部，主编《疑难民事纠纷司法对策》(1—6集)等著作30部，在杂志发表法学论文100余篇。现为中国法学会行政法学会研究会副会长、民法经济法学会研究会理事、诉讼法学会研究会理事。

## 内容介绍

《侵权法论》是我国著名应用法学家杨立新集国内侵权行为法研究的精华，紧密结合立法和司法实践经验，推出的一部力作。本书从理论与实际结合入手，对侵权行为、侵权责任构成、侵权损害赔偿承担责任、特殊侵权责任、各种具体的侵权行为以及如何如何进行损害赔偿，依据法律和翔实材料作了详细、周到的阐释，是当代中国侵权行为法理论和实务研究的权威著作。

# 目 录 (上册)

## 上卷 总 论

### 第一编 侵权行为与侵权行为法

<b>第一章 侵权行为概述</b> ·····	( 3 )
<b>第一节 侵权行为的概念</b> ·····	( 3 )
一、立法司法上的侵权行为概念·····	( 3 )
二、侵权行为的内涵·····	( 7 )
三、侵权行为的外延·····	( 12 )
<b>第二节 侵权行为的类型</b> ·····	( 17 )
一、对侵权行为类型的不同理论主张·····	( 17 )
二、侵权行为的基本类型·····	( 20 )
<b>第三节 侵权行为与其他违法行为的联系与区别</b> ·····	( 22 )
一、侵权行为与犯罪行为·····	( 22 )
二、侵权行为与行政法上的违法、 行为的联系与区别·····	( 25 )
三、侵权行为与违约行为的联系与区别·····	( 27 )
<b>第二章 侵权行为法</b> ·····	( 31 )
<b>第一节 侵权行为法的概念和特征</b> ·····	( 31 )
一、侵权行为法的概念·····	( 31 )

---

二、侵权行为法的特征·····	( 33 )
第二节 侵权行为法的调整功能·····	( 37 )
一、补偿功能·····	( 37 )
二、惩罚功能·····	( 39 )
三、预防功能·····	( 40 )
第三节 侵权行为法与其他法律的联系与区别·····	( 41 )
一、侵权行为法与《刑法》·····	( 41 )
二、侵权行为法与行政法·····	( 43 )
三、侵权行为法与合同法·····	( 43 )
第四节 侵权行为法的渊源·····	( 45 )
一、宪法渊源·····	( 45 )
二、民法渊源·····	( 46 )
三、其他法律渊源·····	( 46 )
四、司法解释渊源·····	( 47 )
五、行政规章和地方法规渊源·····	( 47 )
第五节 侵权行为法的结构·····	( 47 )
<b>第三章 侵权特别法和侵权行为法的司法解释·····</b>	<b>( 50 )</b>
第一节 侵权特别法·····	( 50 )
一、我国侵权特别法立法的一般情况·····	( 50 )
二、我国侵权特别法的作用和立法特点·····	( 54 )
三、我国侵权特别法的适用原则·····	( 57 )
第二节 侵权行为法的司法解释·····	( 61 )
一、侵权行为法司法解释的基本概况·····	( 61 )
二、侵权行为法司法解释的基本作用·····	( 64 )
三、关于侵权行为法司法解释的适用·····	( 70 )
四、关于完善侵权行为法司法解释的几个问题·····	( 72 )
<b>第四章 侵权行为法的历史发展·····</b>	<b>( 74 )</b>
第一节 中国古代的侵权行为法·····	( 74 )

一、中国古代侵权行为法研究的概要情况·····	(74)
二、中国古代侵权行为法的发展轨迹·····	(76)
三、中国古代侵权行为法的主要特点·····	(78)
四、中国古代侵权行为法的先进制度和缺点·····	(83)
五、中国古代侵权法的基本责任制度·····	(86)
第二节 中国近代的侵权行为法·····	(104)
一、《大清民律草案》对侵权行为的规定·····	(104)
二、《民国民律草案》对侵权行为的规定·····	(108)
三、《中华民国民法》对侵权行为的规定·····	(110)
第三节 国外侵权行为法的历史发展·····	(113)
一、习惯法时期·····	(113)
二、古代成文法时期·····	(116)
三、现代法时期·····	(120)
四、当代侵权行为法的主要发展·····	(122)

## 第二编 侵权责任

第五章 归责原则·····	(126)
第一节 归责原则概述·····	(126)
一、何谓归责·····	(126)
二、归责原则·····	(129)
三、归责原则体系·····	(132)
第二节 过错责任原则·····	(137)
一、过错责任原则的概念和沿革·····	(137)
二、过错责任原则的内涵和功能·····	(139)
三、过错责任原则的适用·····	(143)
第三节 过错推定原则·····	(145)
一、过错推定原则的概念和沿革·····	(145)

---

二、过错推定原则的地位·····	(147)
三、过错推定原则适用范围和注意事项·····	(148)
第四节 无过错责任原则·····	(151)
一、无过错责任原则概念的界定·····	(151)
二、无过错责任原则的历史沿革·····	(154)
三、无过错责任原则的适用范围和方法·····	(157)
第五节 公平责任原则·····	(159)
一、公平责任原则的概念和历史沿革·····	(159)
二、公平责任原则的意义·····	(162)
三、公平责任原则的适用·····	(164)
<b>第六章 侵权责任构成要件·····</b>	<b>(168)</b>
第一节 侵权民事责任构成概说·····	(168)
一、侵权民事责任构成的概念·····	(168)
二、侵权民事责任构成的不同学说·····	(172)
三、坚持四要件理论的必要性·····	(174)
第二节 违法行为·····	(182)
一、违法行为的概念和结构·····	(182)
二、违法行为的方式·····	(186)
三、违法行为的样态·····	(188)
四、阻却违法行为·····	(190)
第三节 损害事实·····	(191)
一、损害事实的结构·····	(191)
二、损害事实的种类·····	(193)
三、多重损害事实·····	(198)
第四节 因果关系·····	(201)
一、因果关系的概念·····	(201)
二、因果关系中的原因·····	(202)
三、确定因果关系的理论·····	(206)

---

四、因果关系中的几个具体问题·····	(209)
第五节 主观过错·····	(211)
一、过错概念的性质·····	(211)
二、过错形态·····	(214)
三、过错与侵权责任的关系·····	(216)
第七章 侵权民事责任方式·····	(220)
第一节 侵权民事责任方式概述·····	(220)
一、侵权民事责任方式的概念·····	(220)
二、侵权民事责任方式的类型和 适用的一般原则·····	(222)
第二节 侵权民事责任的方式和适用·····	(224)
一、财产型民事责任方式和适用·····	(224)
二、精神型民事责任方式和适用·····	(227)
三、综合型民事责任方式和适用·····	(229)
第三节 民事制裁方式在侵权行为中的适用·····	(231)
一、民事制裁方式的概念·····	(231)
二、民事制裁方式的适用办法·····	(233)
第八章 抗辩事由与诉讼时效·····	(235)
第一节 抗辩事由概述·····	(235)
一、抗辩事由与阻却违法行为·····	(235)
二、抗辩事由的分类·····	(237)
第二节 一般抗辩事由·····	(238)
一、职务授权行为·····	(238)
二、正当防卫·····	(239)
三、紧急避险·····	(242)
四、受害人承诺·····	(245)
五、自助行为·····	(247)
第三节 特别抗辩事由·····	(248)



一、受害人过错·····	(248)
二、第三人过错·····	(249)
三、不可抗力·····	(251)
四、意外事件·····	(254)
<b>第四节 侵权行为的诉讼时效</b> ·····	(255)
一、侵权行为的一般诉讼时效·····	(255)
二、侵权行为的特殊诉讼时效·····	(257)
三、侵权行为的最长诉讼时效·····	(258)
<b>第九章 侵权责任竞合</b> ·····	(259)
<b>第一节 侵权责任竞合概说</b> ·····	(259)
一、民事责任竞合的概念和特点·····	(259)
二、侵权民事责任竞合的产生·····	(260)
三、侵权民事责任竞合与侵权民事责任聚合·····	(262)
四、民事责任竞合的法律后果·····	(264)
五、民事责任聚合的后果·····	(266)
<b>第二节 侵权责任与违约责任的竞合</b> ·····	(267)
一、侵权责任与违约责任竞合的原因·····	(267)
二、侵权责任和违约责任的基本区别 ——选择请求权时的基本考虑·····	(268)
<b>第三节 侵权责任与不当得利责任的竞合</b> ·····	(272)
一、侵权责任与不当得利责任竞合发生的原因·····	(272)
二、不当得利请求权和侵权损害赔偿请求权的 区别——怎样选择请求权·····	(273)

### 第三编 侵权行为形态

<b>第十章 侵权行为形态概述</b> ·····	(276)
<b>第一节 侵权行为形态的概念和特征</b> ·····	(276)