

侵權行爲法

第一冊

基本理論

一般侵權行爲

王澤鑑著

二〇〇六年七月出版

D913/52=2

:1

1998

侵權行爲法

第一冊

基本理論
一般侵權行爲

王澤鑑

德國慕尼黑大學法學博士
國立台灣大學法律系教授

版權所有·翻印必究
侵 權 行 爲 法 (一)
基 本 理 論
一 般 侵 權 行 爲

發行者：王 慕 華

著作者：王 澤 鑑

印刷者：菩菱設計印刷公司
中和市立德街一〇八號
電話：22220405

經銷處：三 民 書 局
台大法學院福利社

一九九八年九月出版發行
二〇〇六年八月初版十一刷

謹以本書
獻給
恩師

Karl Larenz
(1903-1993)

序

侵權行爲法乙書預定分爲三冊，陸續刊行。第一冊在於闡釋侵權行爲的基本理論；分析討論民法第一八四條規定的一般侵權行爲、侵權行爲法的基本概念、體系構造與思考方法。其中關於侵權行爲法上的公平正義與經濟效率，以及德國法上的Verkehrspflicht如何納入我國侵權行爲法的體系，俟於再版時再爲補充。第二冊將以特殊侵權行爲作爲重點，分析檢討共同侵權行爲、僱用人責任、勞動災害、汽車事故、公害、產品責任、及服務責任等重要侵權行爲類型，並探究歸責原則由過失責任到危險責任的變遷。第三冊旨在研究如何在侵權行爲法、無過失補償及社會保障制度上建立一個公平、有效率的意外事故人身損害賠償、補償的體系。希望本書的刊行對我國民法學的研究方法和發展能有一些貢獻。

本書能夠順利出版，得到許多人的支持和協助。林美惠律師（現在日本東京大學深造）一年前主動提議要協助整理稿件，催促本書的誕生，她認真負責的奉獻和厚實的民法學造詣，深值感佩。程明仁、郭銘松、陳佑寰、林聖哲諸君與邱琦法官協助校閱原稿，編製索引；詹森林、陳聰富二位教授校閱初稿；陳忠五教授提供寶貴意見；小女慕華設計封面；均備極辛勞，謹在此敬致誠摯的謝忱。最要感謝的是 神的憐憫、慈愛和保守，賜我平安喜樂，願卑微的工作，亦能蒙 祂的喜悅。

謹以本書獻給我博士論文的指導教授Karl Larenz，他從事民法及方法論的教學研究，長達六十年，是德國二十世紀最偉大、最具影響力的法學家之一。感念他教導我法學思考的方法，認識德國法學Dogmatik的精義，尤其是啓發我持續不斷學習的心志。

王 澤 鑑

序於新店五峰山

一九九八、六、二

二刷感言

本書初版承讀者愛護、鼓勵，得於一個月之內二刷重印，甚為感激。行政院蔡評事進田先生不辭辛勞，校閱全書，提出許多寶貴的改正意見，林清賢君提供乙份詳細的勘誤表，謹對他們的愛心表示最大的謝意。清晨校對稿件，曦陽照射在飄落窗前的枝葉和花朵，仰頭看蔚藍的天空、遠山橙黃橘綠的秋色，憶起新荒漠甘泉（考門夫人著，余也魯譯）的一首小詩：

楓樹的紅葉，
在秋風裡閃耀，
豐收過的禾田，
歇息在初霜的紫色裡。
應該在秋天的富實，
得到內心的歡樂，
一年中最可愛的月份，
像鑽石般閃耀，
彰顯 神的榮光，祂的大愛。

一九九八、九、二四

本書於一九九八年九月初版刊行，值此四刷，特增補民國八八年四月二日通過，將於八九年五月五日施行的民法債編部分修正相關條文，並增列最高法院判決及論文資料。每一本書發行之後，即告落伍，俟諸他日，再作全面修訂。謹再對讀者的鼓勵，表示敬意。

王澤鑑
新店 五峰山

一九九九年六月二日

侵權行爲法

簡 目

第一章 基本理論	1
第一節 危害事故、損失補償：問題及研究課題	1
第二節 侵權行爲法的機能	7
第三節 歸責原則	12
第四節 侵權行爲法與其他損害補償制度	26
第五節 侵權行爲法的未來	38
第二章 侵權行爲法在比較法上的觀察	41
第一節 大陸法系的侵權行爲法	42
第二節 英美侵權行爲法	55
第三節 比較法與我國侵權行爲法	62
第三章 侵權行爲的意義、類型及侵權責任的限制或拋棄	66
第一節 侵權行爲的意義	66
第二節 侵權行爲的類型	68
第三節 侵權責任的限制或拋棄	72
第四章 民法第一八四條的結構分析	74
第一節 政策、體系及功能	74
第二節 請求權基礎思考方法	81

第三節	侵權行為在民法體系上的地位·····	84
第五章	故意或過失不法侵害他人之權利	
—	民法一八四條第一項前段—·····	97
第一節	侵權行為的三層結構·····	97
第二節	行為·····	99
第三節	侵害他人的權利·····	108
第四節	損害·····	207
第五節	因果關係·····	211
第六節	違法性及違法阻卻事由·····	260
第七節	故意或過失·····	287
第六章	故意以背於善良風俗之方法加損害於他人	
—	民法第一八四條第一項後段—·····	319
第一節	規範功能及適用範圍·····	319
第二節	構成要件及法律效果·····	325
第三節	背於善良風俗加害的具體化及案例類型·····	330
第七章	違反保護他人法律—民法第一八四條第二項規定 ·····	341
第一節	獨立侵權行為類型的肯定及其規範功能·····	341
第二節	請求權基礎的再構成·····	346
第三節	保護他人的法律及其保護範圍·····	348

侵權行爲法

目 錄

第一章 基本理論

第一節 危害事故、損失補償：問題及研究課題·····	1
第一款 問題的提出·····	1
一、危害事故與社會成本·····	1
二、兩個重要問題·····	4
第二款 研究課題及方法·····	5
一、研究課題·····	5
二、研究方法·····	6
第二節 侵權行爲法的機能·····	7
第一款 填補損害·····	8
一、填補損害的機能與侵權行爲法的發展·····	8
二、損害移轉與損害分散·····	8
第二款 預防損害·····	10
第三節 歸責原則·····	12
第一款 法律政策與歸責事由·····	12
第二款 過失責任·····	13
一、過失責任的理論基礎·····	13
二、過失責任的客觀化·····	15
三、過失責任的舉證及推定·····	16
第三款 危險責任(無過失責任)·····	17

一、危險責任的理論基礎·····	17
二、現行法上的危險責任·····	18
第四款 衡平責任·····	21
一、無行為能力人或限制行為能力人的衡平責任·····	21
二、僱用人的衡平責任·····	22
第五款 歸責原則體系的構成·····	23
第四節 侵權行為法與其他損害補償制度·····	26
第一款 三階層的損害賠償或補償體系·····	26
一、問題的說明·····	26
二、社會安全保障的建立·····	27
三、無過失補償制度·····	28
第二款 多種損害賠償或補償制度的適用關係·····	32
一、基本問題·····	32
二、侵權行為損害賠償請求權與其他補償制度的併存及抵充·····	34
三、代位求償·····	35
四、保險競合·····	36
第五節 侵權行為法的未來·····	38
一、侵權行為法機能的評估·····	38
二、賠償補償體系的調整·····	38
三、侵權行為法的存在意義·····	39

第二章 侵權行為法在比較法上的觀察

第一節 大陸法系的侵權行為法·····	42
第一款 羅馬法·····	42

一、十二銅表法	42
二、lex Aquilia	43
第二款 法國民法	45
一、自己行爲責任	45
二、非自己行爲責任	46
三、無過失責任	48
第三款 德國法	49
一、德國民法上的不法行爲	49
二、危險責任	51
第四款 日本法	52
一、一般不法行爲	53
二、特殊不法行爲	55
第二節 英美侵權行爲法	55
第一款 英國侵權行爲法	55
第二款 美國侵權行爲法	60
第三節 比較法與我國侵權行爲法	62
一、侵權行爲法的解釋適用	62
二、法律政策與法律技術	63
三、侵權行爲法的歷史變遷及其基本問題	64

第三章 侵權行爲的意義、類型及 侵權責任的限制或拋棄

第一節 侵權行爲的意義	66
第二節 侵權行爲的類型	68
第一款 民法上的侵權行爲	68

第二款 特別法上的侵權行爲	69
一、關於侵權行爲的特別法	69
二、法律適用關係	71
第三節 侵權責任的限制或拋棄	72

第四章 民法第一八四條的結構分析

第一節 政策、體系及功能	74
第一款 法律政策及規範模式	74
一、法律政策	74
二、規範模式	75
第二款 體系構成	77
第三款 規範功能	79
一、區別性的權益保護	79
二、社會規範的機制：市場、社會道德及政治	80
第二節 請求權基礎思考方法	81
一、三個請求權基礎	81
二、最高法院五一年台上字第一一零七號判決 （空頭支票案件）	82
第三節 侵權行爲在民法體系上的地位	84
第一款 侵權行爲與民法債編的適用	84
第二款 請求權競合	85
第一項 侵權行爲與契約	85
一、侵權責任與契約責任的不同	86
二、競合的理論	88
三、法條競合說的適用	89

四、請求權競合說的肯定	91
第二項 侵權行為與無因管理	94
第三項 侵權行為與不當得利	94
第四項 例題解說	95

第五章 故意或過失不法侵害他人之權利 ——民法一八四條第一項前段——

第一節 侵權行為的三層結構	97
第二節 行為	99
第一款 行為的意義及自己行為責任	99
一、行為的意義	100
二、自己行為責任原則	100
三、行為人及被害人	101
第二款 作為	101
一、作為的意義與不作為的區別	101
二、實例分析：本權消滅後的無權占有	102
第三款 不作為	103
一、道德與法律：好撒馬利亞人	103
二、不作為之成立侵權「行為」	104
三、不作為的因果關係	107
第三節 侵害他人的權利	108
第一款 權利與純粹經濟上損失	108
第一項 權利	109
第二項 純粹經濟上損失（純粹財產上損害）	110
一、問題的提出	110

二、故意侵害他人的純粹財產上利益·····	111
三、因過失侵害他人的純粹財產上利益·····	112
第二款 人格權·····	115
第一項 概說·····	115
第二項 生命權·····	117
第三項 身體權、健康權·····	119
一、身體權、健康權的侵害·····	119
二、出生前的侵害·····	120
三、Shock Cases ·····	121
四、與身體分離部份在侵權行為法上的保護·····	121
第四項 名譽權·····	125
一、最高法院八二年台上字第二〇〇號判決：花心縣長 候選人案件·····	126
二、侵害名譽的民事責任與刑事責任·····	127
三、名譽的侵害與違法阻卻·····	128
四、救濟方法·····	131
第五項 自由權·····	132
一、身體行動自由·····	133
二、精神的自由·····	134
第六項 姓名權·····	136
一、姓名權的意義·····	136
二、姓名權的侵害·····	138
三、被害人的救濟方法·····	139
第七項 信用權·····	141
一、信用權的意義·····	141
二、信用權的侵害·····	142

三、被害人的救濟方法·····	142
第八項 貞操權·····	143
第九項 隱私權·····	145
一、美國法上的right to privacy·····	146
二、隱私權與憲法·····	148
三、隱私權在侵權行為法上的保護·····	150
四、電腦處理個人資料保護法·····	153
第十項 其他人格權·····	155
第十一項 Wrongful Conception、Wrongful Birth 及 Wrongful Life ·····	158
一、問題的提出·····	158
二、分析討論·····	162
第三款 身分權·····	166
第一項 身分權的意義及其侵害·····	166
第二項 侵害身分權與非財產上損害賠償（慰撫金）·····	167
一、最高法院見解的變遷·····	168
二、民法修正·····	172
第四款 物權·····	175
第一項 所有權·····	175
一、所有權的意義及其侵害·····	176
二、侵害所有權或純粹經濟上損失？·····	178
第二項 其他物權、占有、期待權·····	186
一、所有權以外的其他物權及準物權·····	186
二、占有·····	189
三、期待權·····	191
第五款 智慧財產權·····	192

第六款	社員權	196
第七款	債權	196
	一、債務不履行	197
	二、侵害他人債權	198
第八款	營業權：商業經濟利益的權利化？	202
	一、問題的提出與比較法上的觀察	202
	二、我國法上的解釋適用	205
第四節	損害	207
	一、損害與賠償	207
	二、損害之賠償	208
	三、因受詐欺而為之買賣與侵權行為	209
第五節	因果關係	211
第一款	思考模式的再構成	212
第二款	責任成立的因果關係與責任範圍的因果關係	212
	一、學說與判例	213
	二、兩種因果關係的區別	214
第三款	相當因果關係	217
第一項	相當因果關係說的結構	217
第二項	條件關係	218
	一、意義及功能	218
	二、特殊形態的因果關係	220
	三、條件因果關係的認定：案例類型上的觀察	223
	四、舉証責任	228
第三項	因果關係的相當性	230
第一目	概說	230
	一、規範功能	230

二、判斷基準	231
三、舉證責任	233
第二目 責任成立上的相當因果關係	234
一、寄放的炸藥因電線走電引燃爆炸案件	234
二、旅客於連環車禍中跳落橋下傷亡案件	234
三、堆置的保利龍因焚燒冥紙引起火災案件	235
四、誣指他人竊取雜誌致司法警察查扣雜誌案件	235
五、被害人的特殊體質	237
六、第三人對侵權行為被害人的救助	238
七、Nervous shock	241
八、傷害與死亡	246
第三目 責任範圍上的相當因果關係	248
一、懸紅尋牛	248
二、律師費用	248
三、傷害診斷書費用	249
四、車禍受傷殘廢，喪失升遷機會	250
五、特別護士看護費、掛號費及看病計程車資	250
第四項 法規目的說與相當因果關係	251
第一目 法規目的說的意義及機能	251
第二目 法規目的說的適用	252
一、責任成立與法規目的	253
二、責任範圍與法規目的	254
第三目 法規目的說的繼受	256
第四款 結語	257
第六節 違法性及違法阻卻事由	260
第一款 違法性	260