



法学系列

杨立新 主编

侵权行为法



复旦大学出版社

www.fudanpress.com.cn

Qinguan Xingwei Fa



法学系列

杨立新 主编 马 桦 副主编

侵权行为法



复旦大学出版社

www.fudanpress.com.cn

图书在版编目(CIP)数据

侵权行为法/杨立新主编. —上海:复旦大学出版社, 2005. 10
(博学·法学系列)
ISBN 7-309-04714-1

I. 侵… II. 杨… III. 侵权行为-民法-研究-中国
IV. D923.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2005)第 102325 号

侵权行为法

杨立新 主编

出版发行 复旦大学出版社

上海市国权路 579 号 邮编 200433

86-21-65642857(门市零售)

86-21-65118853(团体订购) 86-21-65109143(外埠邮购)

fupnet@fudanpress.com <http://www.fudanpress.com>

责任编辑 张永彬

总编辑 高若海

出品人 贺圣遂

印 刷 浙江省临安市曙光印务有限公司

开 本 787×960 1/16

印 张 29.5 插页 2

字 数 578 千

版 次 2005 年 10 月第一版第一次印刷

印 数 1—5 100

书 号 ISBN 7-309-04714-1/D·293

定 价 45.00 元

如有印装质量问题, 请向复旦大学出版社发行部调换。

版权所有 侵权必究

主 编 简 介

杨立新，中国人民大学民商事法律科学研究中心副主任、法学院教授、博士生导师，兼任北京大学法学院教授、国家检察官学院教授、福建师范大学法学院教授，现任中国法学会民法学研究会常务理事兼学术委员会副主任、婚姻法学研究会常务理事、诉讼法学研究会理事，曾任全国婚姻法学研究会副会长、全国行政法学研究会副会长。从1975年起，从事审判工作、检察工作和法学研究、教学工作，先后担任吉林省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、最高人民检察院检察委员会委员、民事行政检察厅厅长、检察员；烟台大学法学院副教授。1980年开始进行法学研究并发表法学研究作品，研究方向为民商法学和民事诉讼法学，出版论著50余部，发表论文300余篇；多次到剑桥大学、伦敦大学、加利福尼亚大学、早稻田大学、台湾大学、政治大学、东吴大学、铭传大学、香港城市大学和澳门大学等著名学府访问讲学。

内 容 提 要

侵权行为法作为民法的权利保护法，在民法的理论体系中居于重要地位。本书以我国现行《民法通则》关于侵权责任的规定和民法典侵权责任法立法研究为基础，结合大陆法系和英美法系侵权行为法的立法经验和研究成果，吸收我国侵权行为法的司法实践经验，构建了全新的侵权行为法体系。全书共分五编，分别是：导论、侵权责任构成、侵权责任形态、侵权行为类型和侵权损害赔偿。在这一体系下，本书从教学与实践相结合的要求出发，对侵权行为法的基本原理和各项规则，结合司法实践经验，进行系统、深入的阐释和说明，力求创新。在侵权责任构成部分，对侵权责任归责原则、侵权责任构成要件、侵权责任抗辩事由以及侵权责任竞合等规则，分别加以说明。在侵权责任形态部分，作者创新性地提出了我国侵权责任形态体系的概念，分别说明了侵权责任的直接责任与替代责任、单方责任与双方责任以及单独责任与共同责任等不同形态，观点新颖，结构完整，切合司法实际。在侵权行为类型部分，作者借鉴英美法系侵权行为类型化的做法，把我国的侵权行为界定为四种基本类型，并对各种基本类型的侵权行为所表现的不同的具体侵权行为类型，进行了较为详细的解说。全书理论体系严谨，观点明确，逻辑性强，说明法理结合实际案例，力图深入浅出，代表了我国侵权行为法研究的学科前沿，可作为高等法律院校开设侵权行为法课程的理想教材，也可供司法实践部门的人员参阅。

主 编 简 介

杨立新,中国人民大学民商事法律科学研究中心副主任、法学院教授、博士生导师,兼任北京大学法学院教授、国家检察官学院教授、福建师范大学法学院教授,现任中国法学会民法学研究会常务理事兼学术委员会副主任、婚姻法学研究会常务理事、诉讼法学研究会理事,曾任全国婚姻法学研究会副会长、全国行政法学研究会副会长。从1975年起,从事审判工作、检察工作和法学研究、教学工作,先后担任吉林省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、最高人民检察院检察委员会委员、民事行政检察厅厅长、检察员;烟台大学法学院副教授。1980年开始进行法学研究并发表法学研究作品,研究方向为民商法学和民事诉讼法学,出版论著50余部,发表论文300余篇;多次到剑桥大学、伦敦大学、加利福尼亚大学、早稻田大学、台湾大学、政治大学、东吴大学、铭传大学、香港城市大学和澳门大学等著名学府访问讲学。

副主编简介

马桦,四川成都人,中国人民大学法学院民商法专业博士研究生,西南财经大学法学院讲师,德国柏林经济学院访问学者。曾供职于四川省财政厅和北京某律师事务所律师事务所。在《法学前沿》、《国际金融研究》等学术刊物上发表论文多篇,合著《企业法公司法案例精解精析》、《刑法案例教程》,在《国际商报》上主持“金融资产管理”连载专栏。

撰稿人简介

林旭霞,女,1965年生,福建师范大学法学院教授,中国法学会民法学研究会理事,主要研究方向民法学。在《中国法学》、《东南学术》等学术刊物发表学术论文30多篇,著有专著《物权制度与效率研究》,参加编写民法学教材多部。

王华杰,河南商业高等专科学校法学教授,校德育部副主任兼任法律教研室主任、校学术委员会办公室主任,兼任河南金通源律师事务所律师、郑州仲裁委员会仲裁员等职。致力于民商法尤其是商法基础理论研究,著有《经济法》、《证券法》、《民法学》、《计算机与网络法》等专著与教材,公开发表数十篇法学学术论文。

序

侵权行为法作为民法的权利保护法,在民法的理论体系中的地位越来越重要,与其理论地位相适应,它在现实生活中的作用也越来越重要。这不仅取决于它的权利保护法的职能和地位,也取决于它在社会生活中的实际功能。正因为如此,制定中国民法典,已经确定了将侵权行为法脱离债法的体系,作为民法相对独立的组成部分的基本方针,并且正在编纂中。相信在不远的将来,具有中国特色的《中国民法典·侵权行为法编》就会展现在世界民法之林。

正是在这样的形势下,我国的侵权行为法理论研究在制定民法典的过程中有了迅猛的发展,取得了丰硕的成果。在起草民法典侵权行为法编的过程中,我们提出“以大陆法系为体,英美法系为用,广泛吸纳司法实践经验”的侵权行为法立法方针,在坚持大陆法系侵权行为法传统的基础上,更多地借鉴英美法系侵权行为法的立法经验和理论成果,更多地吸收我国侵权行为法的司法实践经验,制定一部具有中国特色的、融和大陆法系和英美法系立法经验、理论与实践紧密结合的侵权行为法。在这样的方针指导下,侵权行为法理论研究和司法实务研究出现了日新月异的新局面,新成果层出不穷,典型案例越来越多,对民事权利保护越来越完善。可以说,我国的侵权行为法理论建设出现了前所未有的大好形势。

在这样的形势面前,法律院系也越来越重视侵权行为法学的教学工作。目前,绝大多数的法律院系本科教育都设置了侵权行为法学科,将其设为必修课或者选修课,作为重点学科进行教学。这反映了这门学科的重要性以及在社会生活中的重要作用,也展现了侵权行为法的社会价值。

要搞好侵权行为法学的教学工作,必须有好的侵权行为法教科书。而写作一部好的教科书,需要具备很多条件。最起码的条件,就是要有一部好的法律,而我们现在恰恰就是缺少已经生效的新的侵权行为法。同时,由于我国的侵权行为法尚未通过立法,因此作为立法基础的侵权行为法理论也正在探索之中,尚未形成非常成熟、完善的理论。在这样的情况下,撰写侵权行为法教科书,就必须既要照顾现有法律的基础,又要反映立法的动向,同时还要有理论上的新探索、新成果。在这样的基础上写作侵权行为法教科书,确实存在很多困难。因此,当复旦大学出版社的张永彬副总编在两年前邀请我主持编写《侵权行为法》时,我一直在犹豫,不敢贸然答应。后来经过反复思考,感到在教学实践的急需、司法实践的需要的压力



下,不能因为存在某些困难就不敢接受这样的任务,因此,就开始了这部教科书的写作工作。经过一年多的努力,我和我的同事们终于完成了写作工作。在做完了最后的校订工作之后,这部书终于可以付梓了。

本教科书的体系和内容以服务于本科教育为目标设置,也考虑到民法学专业和法律硕士专业研究生的教学需要,以及司法实务部门的法官、律师、检察官的实际需要,深度设置较为适宜,特别是在阐释学理和规则中,选择了数十个具有说服力的典型案例相配合,使教科书的表述更为形象、生动,既不给本科生的教学增加阅读和理解的过重负担,也能够使研究生和司法实务人员在阅读本书后能够有所收益。在阐释中,坚持以现行法律为基础,广泛吸收最新理论研究成果,对于侵权行为法的前沿性问题也适当进行说明。

在本书的撰写中,尽管各位学者尽了最大的努力,也花费了大量的时间,但是由于撰稿人和我本人认识水平的局限,以及我国立法和侵权行为法理论研究的发展,仍不可避免地会存在谬误之处,衷心希望广大读者予以批评,使本书在再版时能够更加完善。

中国人民大学法学院 杨立新

二〇〇五年八月八日于北京西郊世纪城



目 录

第一编 导 论

第一章 侵权行为	3
第一节 侵权行为的概念和特征	3
一、侵权行为的概念	3
二、侵权行为的特征	6
第二节 侵权行为形态	7
一、侵权行为形态的概念和特征	7
二、一般侵权行为和特殊侵权行为	8
三、单独侵权行为和共同侵权行为	10
四、积极侵权行为和消极侵权行为	10
第三节 侵权行为与其他违法行为的联系与区别	11
一、侵权行为与犯罪行为	11
二、侵权行为与行政法上的违法行为	13
三、侵权行为与违约行为	15
第二章 侵权行为法	19
第一节 侵权行为法的概念和特征	19
一、侵权行为法的概念	19
二、侵权行为法的特征	20
第二节 侵权行为法的一般条款	22
一、侵权行为一般条款的涵义	22
二、大陆法系侵权行为一般化的发展过程	23
三、侵权行为一般条款的意义	26
四、在司法实践中正确适用侵权行为一般条款	26
第二节 侵权行为法的功能	27
一、补偿功能	28
二、惩罚功能	29



三、预防功能	30
第四节 侵权行为法的渊源	30
一、宪法渊源	30
二、民法渊源	31
三、其他法律渊源	31
四、司法解释渊源	31
五、行政规章和地方法规渊源	32
第五节 侵权行为法的结构	32
一、侵权普通法和侵权特别法的界定	32
二、侵权普通法与侵权特别法的区别	33
三、区别侵权普通法和侵权特别法的意义	33
四、侵权特别法	34
第六节 侵权行为法司法解释	38
一、侵权行为法司法解释的概况	38
二、侵权行为法司法解释的作用	40
三、侵权行为法司法解释的适用	42
第七节 侵权行为法在我国民法中的相对独立地位	42
一、两大法系的基本做法	42
二、两大法系的融合和我国的研究成果	43
三、制定我国民法典侵权行为法的基本思路	44
第八节 侵权行为法与其他法律的联系与区别	45
一、侵权行为法与刑法	45
二、侵权行为法与行政法	46
三、侵权行为法与合同法	47
 第三章 侵权行为法的历史发展	49
第一节 国外侵权行为法的历史发展	49
一、习惯法时期	49
二、古代成文法时期	51
三、现代法时期	53
第二节 中国侵权行为法的历史发展	56
一、中国古代侵权行为法	56
二、中国近代侵权行为法	61
第三节 现代侵权行为法的主要发展方向	64
一、侵权行为法的归责原则由单一化向多元化发展	64



二、侵权行为法更加注重对人格权的保护	64
三、侵权行为法的补偿职能逐渐强化	65

第二编 侵权责任构成

第四章 侵权责任归责原则	69
第一节 归责原则概述	69
一、归责概念	69
二、归责原则	71
三、归责原则体系	73
第二节 过错责任原则	77
一、过错责任原则的概念和沿革	77
二、过错责任原则的内涵和功能	78
三、过错责任原则的适用	79
第三节 过错推定原则	81
一、过错推定原则的概念和沿革	81
二、过错推定原则的意义和地位	82
三、过错推定原则的适用范围和适用规则	83
第四节 无过错责任原则	84
一、无过错责任原则的概念	84
二、无过错责任原则的历史沿革	86
三、无过错责任原则的适用范围和适用规则	87
第五章 侵权责任构成要件	90
第一节 侵权责任构成要件概说	90
一、侵权责任构成要件的概念	90
二、侵权责任构成要件的理论学说	91
第二节 违法行为	94
一、违法行为的概念	94
二、违法行为的方式	96
三、违法行为的样态	98
四、阻却违法行为	99
第三节 损害事实	99
一、损害事实的概念和结构	99
二、损害事实的种类	100
三、多重损害事实	103



第四节 因果关系	105
一、因果关系的概念	105
二、因果关系中的原因	106
三、确定因果关系的理论	106
四、确定我国侵权行为法因果关系要件的规则	109
五、共同原因中原因为对侵权责任的决定作用	113
第五节 主观过错	113
一、过错概念的性质	113
二、过错形态——故意	114
三、过错形态——过失	116
第六章 抗辩事由	120
第一节 抗辩事由概述	120
一、抗辩事由概述	120
二、抗辩事由的分类	121
第二节 一般抗辩事由	122
一、职务授权行为	122
二、正当防卫	123
三、紧急避险	125
四、受害人承诺	127
五、自助行为	128
第三节 特别抗辩事由	129
一、受害人过错	129
二、第三人过错	130
三、不可抗力	132
四、意外事件	133
第四节 侵权行为的诉讼时效	134
一、侵权行为的一般诉讼时效	134
二、侵权行为的特殊诉讼时效	136
三、侵权行为的最长诉讼时效	136
第七章 侵权责任与其他民事责任竞合	139
第一节 民事责任竞合概述	139
一、民事责任竞合的概念和特征	139
二、侵权民事责任竞合的产生	140



三、侵权民事责任竞合的法律后果	141
四、侵权民事责任聚合	143
第二节 侵权责任与违约责任的竞合	143
一、侵权责任与违约责任竞合的原因	143
二、侵权责任和违约责任的区别	145
第三节 侵权责任与不当得利责任的竞合	147
一、侵权责任与不当得利责任竞合的原因	147
二、侵权责任和不当得利责任的区别	148
第四节 绝对权的请求权与侵权责任请求权的竞合	150
一、绝对权请求权的含义	150
二、绝对权请求权与侵权请求权竞合的区别	150
三、绝对权请求权与侵权请求权竞合的规则	151
第八章 侵权责任方式和民事制裁方式	153
第一节 侵权责任方式概述	153
一、侵权责任方式的概念和特征	153
二、侵权民事责任方式的类型和适用的一般原则	154
第二节 侵权民事责任方式的适用	155
一、财产型民事责任方式的适用	155
二、精神型民事责任方式的适用	156
三、综合型民事责任方式的适用	157
第三节 民事制裁方式	157
一、民事制裁方式概述	157
二、民事制裁方式的适用方式	159
第三编 侵权责任形态	
第九章 侵权责任形态概述	165
第一节 侵权责任形态的概念和历史演进	165
一、侵权责任形态的概念和特征	165
二、侵权责任形态的历史演进	166
三、侵权责任形态在侵权法中的地位	168
四、侵权责任形态研究的作用和意义	169
五、侵权责任形态与侵权行为形态的关系	169
第二节 侵权责任形态的类型和内容	170
一、侵权责任形态的类型	170

二、侵权责任形态的内容	170
三、侵权责任形态的相互关系	172
第十章 直接责任和替代责任	174
第一节 直接责任和替代责任的基础行为	174
一、直接责任和替代责任的基础行为的不同概念	174
二、直接责任和替代责任的基础行为的不同适用规则	175
第二节 直接责任和替代责任的对比	176
一、直接责任和替代责任的概念和特征	176
二、直接责任和替代责任的理论基础	177
三、直接责任和替代责任的责任构成	180
四、直接责任和替代责任的赔偿法律关系	184
五、直接责任和替代责任的抗辩事由	186
第十一章 单方责任和双方责任	189
第一节 单方责任	189
一、加害人责任	189
二、受害人责任	190
第二节 双方责任中的过失相抵	192
一、与有过失的概念和特征	192
二、过失相抵的概念和构成	195
三、过失相抵的责任分担和实行	197
第三节 双方责任的公平责任	201
一、公平责任的概念和历史沿革	201
二、公平责任原则的适用	203
第十二章 单独责任和共同责任	206
第一节 单独责任	206
一、单独责任的概念	206
二、单独责任的承担	206
第二节 共同责任中的连带责任	207
一、共同侵权行为	207
二、共同危险行为	212
三、视为共同侵权行为	215
四、合伙致人损害	216



五、连带责任的基本规则	218
第三节 共同责任中的按份责任	223
一、无过错联系的共同致害	223
二、按份责任的基本规则	224
第四节 不真正连带责任	225
一、适用不真正连带责任的侵权行为	225
二、不真正连带责任的概念及其特征	226
三、不真正连带责任的效力	227
四、不真正连带责任的实行规则	229
第五节 共同责任中的补充责任	229
一、侵权补充责任概述	229
二、侵权补充责任与不真正连带责任的联系与区别	232
三、补充责任与连带责任的联系与区别	233
第四编 侵权行为类型	
第十三章 侵权行为类型化的思路和方法	239
第一节 大陆法系侵权行为一般化的意义及存在的问题	239
一、侵权行为法一般化立法的重要意义	239
二、侵权行为法一般化立法的局限	240
第二节 英美侵权行为法类型化立法的主要内容	242
一、英国法的侵权行为类型化	242
二、美国法的侵权行为类型化	243
三、英美法侵权行为类型化的特点	251
第三节 我国侵权行为法类型化的发展趋势	253
一、坚持侵权行为类型化的理由	253
二、一般化和类型化结合是我国侵权行为法的基本方向	254
三、我国侵权行为的基本类型	256
第十四章 适用自己责任的侵权行为	258
第一节 故意或者过失侵害人身的侵权行为	258
一、故意或者过失侵害人身侵权行为的概念和基本规则	258
二、故意或者过失侵害人身侵权行为的具体形式	259
第二节 故意或者过失侵害人格	263
一、故意或者过失侵害人格侵权行为的概念和基本规则	263
二、故意或者过失侵害人格及其利益侵权行为的具体形式	264

第三节 妨害家庭关系	275
一、妨害家庭关系侵权行为的概念和基本规则	275
二、妨害家庭关系侵权行为的具体形式	276
第四节 侵害物权	279
一、侵害物权侵权行为的概念和基本规则	279
二、侵害物权侵权行为的具体形式	279
第五节 侵害债权	283
一、侵害债权侵权行为的概念和基本规则	283
二、侵害债权侵权行为的具体形式	284
第六节 侵害知识产权	286
一、侵害知识产权侵权行为的基本规则	286
二、侵害知识产权侵权行为的具体形式	286
第七节 媒体侵权	289
一、媒体侵权的概念和基本规则	289
二、媒体侵权的具体形式	290
第八节 商业侵权	293
一、商业侵权的基本规则	293
二、商业侵权的具体形式	293
第九节 恶意诉讼和恶意告发	297
一、恶意诉讼和恶意告发侵权行为的基本规则	297
二、恶意诉讼和恶意告发侵权行为的具体形式	297
第十五章 适用替代责任的侵权行为	300
第一节 国家公务员侵权行为	300
一、国家公务员侵权行为的概念和基本规则	300
二、国家公务员侵权行为的具体形式	302
第二节 用人者的侵权行为	304
一、用人者的侵权行为的概念和基本规则	304
二、用人者侵权行为的具体形式	304
第三节 法定代理人的侵权行为	308
一、法定代理人侵权行为的概念和基本规则	308
二、法定代理人侵权行为的具体形式	308
第四节 专家侵权行为	311
一、专家侵权行为的概念和基本规则	311
二、专家侵权行为的具体形式	312

第五节 违反安全保障义务的侵权行为	313
一、违反安全保障义务侵权行为的概念和基本规则	313
二、违反安全保障义务侵权行为的具体形式	314
第六节 物件致害侵权行为	316
一、物件致害侵权行为的概念和基本规则	316
二、物件致害侵权行为的具体形式	316
第十六章 适用无过错责任的侵权行为	321
第一节 产品侵权行为	321
一、产品侵权行为的概念和基本规则	321
二、产品侵权行为的具体形式	323
第二节 危险活动和危险物的侵权行为	325
一、危险活动和危险物侵权行为的概念和基本规则	325
二、危险活动和危险物侵权行为的具体形式	326
第三节 污染环境侵权行为	330
一、污染环境侵权行为的概念和基本规则	330
二、污染环境侵权行为的具体形式	331
第四节 动物致害侵权行为	333
一、动物致害侵权行为的概念和基本规则	333
二、动物致害侵权行为的具体形式	333
第十七章 事故侵权行为	337
第一节 医疗事故侵权行为	337
一、医疗事故侵权行为的概念和基本规则	337
二、医疗事故侵权行为的具体形式	339
第二节 道路交通事故侵权行为	341
一、道路交通事故侵权行为的概念和基本规则	341
二、道路交通事故侵权行为的具体形式	343
第三节 学生伤害事故侵权行为	344
一、学生伤害事故侵权行为的概念和基本规则	344
二、学生伤害事故侵权行为的具体形式	347
第四节 工伤事故侵权行为	349
一、工伤事故侵权行为的概念和基本规则	349
二、工伤事故侵权行为的具体形式	351
第五节 火灾事故侵权行为	353