

侵权责任法大众应用指南

杨立新/主编

王竹/副主编

网络侵权 法律应用指南

- 实用问答
- 关联法规
- 案例分析
- 新旧法条对比



于雪锋◎编著



法律出版社

LAW PRESS · CHINA

《网络侵权法律应用指南》

《侵权责任法》

《民法通则》

网络侵权 法律应用指南

· 网络侵权

· 侵权责任

· 侵权责任

· 侵权责任



中国政法大学出版社

侵权责任法大众应用指南

杨立新/主编

王竹/副主编

本书出版得到扬州大学出版基金的支持

网络侵权 法律应用指南

于雪锋◎编著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

网络侵权法律应用指南 / 于雪峰编著. —北京:
法律出版社, 2010. 4
ISBN 978 - 7 - 5118 - 0656 - 7

I. ①网… II. ①于… III. ①计算机网络—侵权行为
—民法—中国—指南 IV. ①D923. 4 - 62

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 054677 号

©法律出版社·中国

责任编辑/徐 晶

装帧设计/李 瞻

出版/法律出版社
总发行/中国法律图书有限公司
印刷/永恒印刷有限公司

编辑统筹/法规出版分社
经销/新华书店
责任印制/吕亚莉

开本/850 × 1168 毫米 1/32
版本/2010 年 4 月第 1 版

印张/11.25 字数/258 千
印次/2010 年 4 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010 - 63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010 - 63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010 - 63939781/9782

西安分公司/029 - 85388843

上海公司/021 - 62071010/1636

北京分公司/010 - 62534456

深圳公司/0755 - 83072995

重庆公司/023 - 65382816/2908

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 0656 - 7

定价:28.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

序 言

中国人民大学民商事法律科学研究中心 杨立新

《中华人民共和国侵权责任法》已经于2009年12月26日通过,于2010年7月1日起实施。它是我国民法典的重要组成部分,其基本性质是民事权利保护法,也是民事权利损害的救济法,在我国民法典以及中国特色社会主义法律体系中都具有重要地位。

尽管各国侵权法都是保护民事权利的法律,但结构、体例和具体内容都不相同。大陆法系的侵权法是成文法,是债法的组成部分,采取一般化的立法方法。英美法系的侵权法是判例法,是独立的法律部门,采取的是类型化的立法方法。中国《侵权责任法》既坚持大陆法系侵权法的传统,又借鉴英美法系侵权法的优势,总结、吸纳中国《民法通则》实施以来鲜活的立法和司法经验,形成了我国侵权法的特色,是一部先进、实用,既具有人民性,又具有科学性的民事基本法。

任何法律的制定,都不是为了制定而制定,而是为了实施,是为了让其在社会生活中发挥应有的作用。《侵权责任法》同样如此。在现实生活中,侵权责任纠纷案件不断发生,在人民法院受理的民事案件中所占比例也越来越高。在侵权案件中,任何一个案

件都有侵权人和被侵权人双方,都存在正义与违法的问题。制裁违法,保护权利,预防侵权,就是《侵权责任法》应当发挥的社会作用。如果对此部民事权利保护法掌握、适用得准确,使侵权责任纠纷案件能够依照《侵权责任法》的规定得到妥善处理,就能够伸张社会正义,保护民事权利,制裁侵权行为,救济当事人的损害。相信在今后的社会生活中,《侵权责任法》将会更好地发挥其保护权利、救济损害、制裁违法、预防侵权行为的作用,成为人民群众保护自己民事权利的有力法律武器。

要让法律发挥自己应有的作用,有两个前提:一是司法机关准确掌握法律规则和精神,能够正确适用;二是人民群众自己能够熟悉法律,掌握法律的要义,知道如何应用法律保护自己的权利,救济自己的损害。《侵权责任法》具有强烈的人民性,与人民群众的的生活、工作息息相关,当自己的权利受到侵害时,正确运用这个法律武器,就能够使自己受到的损害得到及时、有效的救济。可以说,当今社会,权利受到侵害的危险无处不在,受到损害就要依法行使权利,保护权利。这些都离不开《侵权责任法》。

法律出版社编辑出版这套《侵权责任法大众应用指南》丛书,就是为了实现这个目的。参加本套丛书编写的作者,都是既有理论基础又有实务经验的学者、专家,他们在侵权法方面既有良好的修养,也有丰富的实践经验。根据对《侵权责任法》学习和理解的心得体会,他们编写了这套丛书,以帮助广大读者学习和掌握《侵权责任法》的基本原理和具体规则,学习和掌握一旦在权利受到侵害时,应当如何依照《侵权责任法》的规定,保护好权利。每位作者写作都非常用心,对《侵权责任法》的学习和理解都有独到之处,提出的观点都具有很好的借鉴意义,对广大读者都有很好的帮助。相信大家一定会喜欢这套丛书。

《侵权责任法》刚刚通过,对这部法律的学习和理解还只是初

步的。《侵权责任法》博大精深,需要不断地学习和理解,才能够掌握其精髓。我和本套丛书的作者一样,对《侵权责任法》的理解都只是初步的,需要随着实践经验的不断积累而加深认识。如果我们现在的理解和掌握存在缺陷,请告诉我们,以便将来丛书再版修订时修正。

是为序。

2010年3月8日
于北京人大明德法学楼

目 录

第一章 网络侵权行为的基本概念与基础理论	(1)
第一节 侵权与网络侵权	(1)
1. 什么是侵权行为?	(1)
2. 什么是网络侵权行为?	(3)
3. 网络侵权行为与传统的侵权行为在本质上是否相同? 它属于一般侵权行为还是特殊侵权行为?	(5)
4. 网络侵权行为与其他的一般侵权行为相比有哪些特征?	(6)
5. 根据不同的标准,网络侵权行为可以分为哪些类型?	(9)
6. 哪些人可能实施单独的网络侵权行为? 哪些人可能实施共同的网络侵权行为?	(10)
7. 什么是积极的网络侵权行为? 哪些人可能实施积极的网络侵权行为?	(11)
8. 什么是消极的网络侵权行为? 哪些人可能实施消极的网络侵权行为?	(11)
9. 什么是网络侵权法? 网络侵权法主要包括哪些?	(11)
第二节 网络侵权的主体、归责原则、构成要件与抗辩事由	(13)
10. 什么是网络用户?	(13)
11. 什么是网络服务提供者? 它分为哪些类型?	(14)

12. 除了网络用户和网络服务提供者,还有哪些人可能成为网络侵权的主体? (24)
13. 什么是归责原则? 我国侵权责任法规定了哪些归责原则? (26)
14. 我国对网络侵权的归责原则是怎样规定的? (27)
15. 网络侵权采取过错责任原则有什么合理性? (29)
16. 网络侵权的构成要件有哪些? (32)
17. 什么是加害行为? (32)
18. 网络侵权这种加害行为有哪些方式? (32)
19. 什么是损害后果? (34)
20. 网络侵权可能会造成哪些人身或财产利益的损害?
..... (34)
21. 什么是侵权法上的因果关系? 侵权法上的因果关系如何认定? (35)
22. 网络侵权中如何认定因果关系? (38)
23. 什么是过错? (42)
24. 过错有哪几种形态? (42)
25. 网络环境下行为人注意义务应该如何具体化、类型化? (43)
26. 如何具体认定网络用户的过错? (44)
27. 如何具体认定网络服务提供者的过错? (45)
28. 什么是“避风港规则”(或“通知移除规则”)? (52)
29. “避风港规则”在我国法上有何体现? (53)
30. 举例说明“避风港规则”(或“通知移除规则”)中的通知。 (57)
31. 什么是“红旗标准”? 该规则在我国法上有何体现?
..... (62)
32. “避风港规则”(或“通知移除规则”)与“红旗标

准”的适用关系如何?	(67)
33. 如何具体认定其他可能的网络侵权行为人的过错?	(70)
34. 什么是侵权行为的抗辩事由?	(70)
35. 侵权行为的抗辩事由分为哪些类型?	(71)
36. 网络侵权的抗辩事由可能有哪些?	(73)
第三节 网络侵权的法律责任	(76)
37. 什么是侵权责任方式? 侵权责任方式有哪些?	(76)
38. 网络侵权适用哪些责任方式?	(77)
39. 网络侵权如何适用损害赔偿的责任方式?	(82)
40. 什么是责任竞合? 网络侵权中责任竞合主要有哪 些类型?	(88)
41. 网络侵权中,侵权责任与不当得利责任的竞合有哪 些?	(88)
42. 网络侵权中,侵权责任与违约责任的竞合有哪些? 请举例说明。	(90)
第二章 网上侵害人身权	(94)
第一节 网上侵害姓名权与名称权	(94)
43. 什么是姓名权与名称权?	(94)
44. 姓名权与名称权的内容(或权能)有哪些?	(95)
45. 网上侵害姓名权与名称权的构成要件有哪些?	(97)
46. 网上侵害姓名权与名称权的加害行为有哪些形态?	(97)
47. 网上侵害姓名权与名称权的抗辩事由可能有哪些?	(104)
48. 网上侵害姓名权与名称权的责任方式有哪些?	(105)
49. 网上侵害姓名权与名称权如何适用损害赔偿的责 任方式?	(105)

50. 网上侵害姓名权与名称权案件中可能发生哪些责任竞合?	(107)
第二节 网上侵害名誉权	(108)
51. 什么是名誉权?	(108)
52. 名誉权与荣誉权的关系是怎样的?	(109)
53. 网上侵害名誉权的构成要件有哪些?	(110)
54. 网上侵害名誉权的加害行为有哪些形态?	(111)
55. 网上侵害荣誉权的加害行为有哪些形态?	(113)
56. 网上侵害名誉权的损害后果是怎样的?	(114)
57. 网上侵害名誉权的主观要件是怎样的?	(114)
58. 网上侵害名誉权的抗辩事由可能有哪些?	(130)
59. 网上侵害名誉权的责任方式有哪些?	(132)
60. 网上侵害名誉权如何适用损害赔偿的责任方式?	(132)
61. 网上侵害名誉权案件中可能发生哪些责任竞合?	(135)
第三节 网上侵害肖像权	(136)
62. 什么是肖像权?	(136)
63. 肖像权的内容(或权能)有哪些?	(137)
64. 网上侵害肖像权的构成要件有哪些?	(138)
65. 网上侵害肖像权的加害行为有哪些形态?	(139)
66. 网上侵害肖像权的抗辩事由可能有哪些?	(144)
67. 网上侵害肖像权的责任方式有哪些?	(145)
68. 网上侵害肖像权如何适用损害赔偿的责任方式?	(145)
69. 网上侵害肖像权案件中可能发生哪些责任竞合?	(147)

第四节 网上侵害隐私权	(148)
70. 什么是隐私? 什么是隐私权?	(148)
71. 网络技术对隐私权产生了哪些新的威胁?	(153)
72. 网上侵害隐私权的构成要件有哪些?	(157)
73. 网上侵害隐私权的加害行为有哪些形态?	(157)
74. 网上侵害隐私权的损害后果是怎样的?	(158)
75. 网上侵害隐私权的主观要件是怎样的?	(159)
76. 网上侵害隐私权的抗辩事由可能有哪些?	(169)
77. 举例说明网站的隐私权声明。	(170)
78. 网上侵害隐私权的责任方式有哪些?	(177)
79. 网上侵害隐私权如何适用损害赔偿的责任方式?	(177)
80. 网上侵害隐私权案件中可能发生哪些责任竞合?	(179)
第五节 网上侵害性自主权(网络性骚扰)	(180)
81. 什么是性自主权?	(180)
82. 性自主权的内容(或权能)有哪些?	(181)
83. 什么是网络性骚扰? 网络性骚扰侵害的客体是什么?	(182)
84. 网络性骚扰有哪些类型?	(184)
85. 网络性骚扰的构成要件有哪些?	(185)
86. 网络性骚扰的加害行为有哪些形态?	(185)
87. 网络性骚扰中的损害如何判断?	(186)
88. 网络性骚扰中的因果关系如何判断?	(188)
89. 网络性骚扰中的主观要件是怎样的?	(188)
90. 网络性骚扰侵权的抗辩事由可能有哪些?	(192)
91. 网络性骚扰侵权的责任方式有哪些?	(193)
92. 网络性骚扰侵权如何适用损害赔偿的责任方式?	(194)

93. 网络性骚扰侵权案件中可能发生哪些责任竞合？	(196)
第六节 网上侵害其他具体人身权与一般人格权	(197)
94. 什么是婚姻自主权？	(197)
95. 侵害婚姻自主权是否可能在网上发生？	(197)
96. 网上侵害婚姻自主权的法律责任如何？	(199)
97. 什么是监护权？	(199)
98. 侵害监护权是否可能在网上发生？	(200)
99. 网上侵害监护权的法律责任如何？	(201)
100. 什么是一般人格权？它有哪些功能？	(201)
101. 网上侵害一般人格权有哪些情形？请举例说明。	(204)
102. 网上侵害一般人格权的法律责任如何？	(206)
第三章 网上侵害财产权	(209)
第一节 网上侵害物权	(209)
103. 什么是物权？	(209)
104. 物权的内容(或权能)有哪些？	(209)
105. 什么是网上侵害物权？它有什么特点？	(211)
106. 网上侵害物权的构成要件有哪些？	(212)
107. 网上侵害物权的加害行为有哪些形态？	(212)
108. 网上侵害物权的抗辩事由可能有哪些？	(214)
109. 网上侵害物权的责任方式有哪些？	(215)
110. 网上侵害物权如何适用损害赔偿的责任方式？	(216)
111. 网上侵害物权案件中可能发生哪些责任竞合？	(217)
第二节 网上侵害虚拟财产权	(217)
112. 什么是虚拟财产？	(217)
113. 虚拟财产有哪些种类？	(218)

114. 虚拟财产的性质是什么? 它归谁所有?	(219)
115. 什么是虚拟财产权?	(222)
116. 什么是网上侵害虚拟财产权? 它有什么特点?	(222)
117. 网上侵害虚拟财产权的构成要件有哪些?	(223)
118. 网上侵害虚拟财产权的加害行为有哪些形态?	(223)
119. 网上侵害虚拟财产权的抗辩事由可能有哪些?	(224)
120. 网上侵害虚拟财产权的责任方式有哪些?	(224)
121. 网上侵害虚拟财产权如何适用损害赔偿的责任方 式?	(226)
122. 网上侵害虚拟财产权案件中可能发生哪些责任竞 合?	(226)
第三节 网上侵害债权	(232)
123. 什么是债权? 债权有哪些特性? 债权的发生原因 有哪些?	(232)
124. 债权的内容(或权能)有哪些?	(232)
125. 债权是否具有不可侵犯性?	(233)
126. 什么是侵害债权?	(233)
127. 什么是网上侵害债权? 它有什么特征?	(234)
128. 网上侵害债权的构成要件有哪些?	(235)
129. 网上侵害债权的加害行为有哪些形态?	(235)
130. 网上侵害债权的抗辩事由可能有哪些?	(237)
131. 网上侵害债权的,第三人与债务人如何承担责任?	(237)
132. 网上侵害债权的责任方式有哪些?	(238)
133. 网上侵害债权如何适用损害赔偿的责任方式?	(238)
134. 网上侵害债权案件中可能发生哪些责任竞合?	(240)

第四章 网上侵害知识产权	(241)
第一节 网上侵害著作权	(241)
135. 什么是著作权?	(241)
136. 著作权的内容(或权能)有哪些?	(242)
137. 什么是著作邻接权?	(244)
138. 著作邻接权的内容(或权能)有哪些?	(244)
139. 网上侵害著作权的构成要件有哪些?	(245)
140. 网上侵害著作权的加害行为有哪些形态?	(245)
141. 网上侵害著作权的抗辩事由可能有哪些?	(263)
142. 网上侵害著作权的责任方式有哪些?	(270)
143. 网上侵害著作权如何适用损害赔偿的责任方式?	(270)
144. 网上侵害著作权案件中可能发生哪些责任竞合?	(277)
第二节 网上侵害商标权与域名	(277)
145. 什么是商标?	(277)
146. 什么是商标权? 它有哪些权能?	(277)
147. 网上侵害商标权的构成要件有哪些?	(278)
148. 网上侵害商标权的加害行为有哪些形态?	(279)
149. 网上侵害商标权的法律责任如何?	(284)
150. 什么是域名?	(286)
151. 网上侵害域名的构成要件有哪些?	(286)
152. 网上侵害域名的加害行为有哪些形态?	(287)
153. 网上侵害域名的法律责任如何?	(287)
第三节 网上侵害商业秘密	(288)
154. 什么是商业秘密?	(288)
155. 商业秘密有哪些属性?	(288)
156. 网上侵害商业秘密的构成要件有哪些?	(288)
157. 网上侵害商业秘密的加害行为有哪些形态?	(289)

158. 网上侵害商业秘密的责任方式有哪些?	(290)
159. 网上侵害商业秘密案件中可能发生哪些责任竞合?	(290)
 附录一 网络侵权管辖法规与案例	(292)
一、关联法规	(292)
二、案例	(293)
 附录二 网络侵权关联法规	(296)
中华人民共和国侵权责任法(2009.12.26)	(296)
中华人民共和国民法通则(节录)(2009.8.27 修正)	(310)
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)(节录)(1998.4.2)	(321)
最高人民法院关于审理涉及计算机网络著作权纠纷案 件适用法律若干问题的解释(2006.11.20 修正)	(326)
最高人民法院关于审理涉及计算机网络域名民事纠纷 案件适用法律若干问题的解释(2001.7.17)	(328)
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(2003.12.26)	(330)
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(2001.3.8)	(339)

第一章 网络侵权行为的基本概念 与基础理论

第一节 侵权与网络侵权

☞ 1. 什么是侵权行为？

侵权行为简称“侵权”，是指行为人因过错侵害他人财产和人身权益，依法应当承担民事责任的行为，以及不考虑行为人有无过错，法律特别规定应当承担民事责任的侵害他人民事权益的行为。与违约行为侵害作为相对权的合同债权不同，侵权行为侵害的通常是绝对权，包括人身权、物权、知识产权等权利。^①

【关联法规】

《侵权责任法》(2009年12月26日通过,自2010年7月1日起施行)

第二条 【适用范围】^②侵害民事权益，应当依照本法承担侵权责任。

本法所称民事权益，包括生命权、健康权、姓名权、名誉权、荣誉权、肖像权、隐私权、婚姻自主权、监护权、所有权、用益物权、担保物权、著作权、专利权、商标专用权、发现权、股权、继承权等人身、财产权益。

第三条 【被侵权人的请求权】被侵权人有权请求侵权人承担侵权责任。

① 债权只有例外情形才能成为侵权行为实施的对象。(参见本书第三章第三节)

② 条文主旨为编者所加，下同。