



法学原论系列

Tort Law

By Yang Lixin

侵权责任法

杨立新 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



法学原论系列

Tort Law

By Yang Lixin

侵权责任法



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

侵权责任法 / 杨立新著. —北京:法律出版社,
2010.3

(法学原论系列)

ISBN 978-7-5118-0327-6

I. ①侵… II. ①杨… III. ①侵权行为—民法—理论
研究—中国 IV. ①D923.04

中国版本图书馆CIP数据核字(2010)第007188号

法学原论系列

侵权责任法

杨立新 著

责任编辑 刘彦洋
装帧设计 乔智炜

© 法律出版社·中国

开本 787×960毫米 1/16

版本 2010年3月第1版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 北京北苑印刷有限责任公司

印张 38.75 字数 735千

印次 2010年3月第1次印刷

编辑统筹 学术·对外出版分社

经销 新华书店

责任印制 陶松

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

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

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

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5118-0327-6

定价:69.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

前 言

从1986年4月12日立法机关通过《中华人民共和国民法通则》(以下简称《民法通则》),到2009年12月26日通过并于2010年7月1日实施《中华人民共和国侵权责任法》(以下简称《侵权责任法》),中国《侵权责任法》立法、司法和理论研究走过了一个不断发展的道路,已经进入了完善时期。《侵权责任法》实施以后,在保护民事权利、制裁和预防侵权行为、保障社会和谐稳定中,必将发挥重大的法律调整作用。我作为对侵权法专门研究了30年的民法专家,对于这部重要法律的诞生感到欣慰和自豪。就我自己而言,30年的研究,就是为了迎接这部法律的到来。因此,我为此付出的一切艰辛和努力,都是值得的。

1975年,我走进法院,成为一位民事法官,就开始办理侵权损害赔偿案件。随后,在做调查研究工作中,深入学习和研究了侵权法的理论和实践。1981年在《法学研究》上发表的第一篇法学论文,就是关于侵权损害赔偿责任的文章。1988年,我在吉林人民出版社出版了国内第一部侵权法的理论著作《侵权损害赔偿》,目前已经出版了四版,印行30,000册。在近30年的时间里,我的一切研究工作都没有离开过侵权法。

2001年,我离开最高人民法院民事行政检察厅,到中国人民大学法学院任教,追求的就是能够直接参加民法典的立法工作。几年来,参加了《物权法》的起草工作,同时也开始了参加《侵权责任法》的起草工作。2001年,我和王利明教授负责起草侵权责任法草案建议稿,我写出了第一稿,随后进行集体修改,2002年初完成了建议稿,提交给全国人大法工委。2002年4月,法工委召开专家研讨会讨论这个建议稿,并在2002年12月提出了全国人大常委会审议的《中华人民共和国民法草案》,其中第八编就是“侵权责任法编”。2006年,我接受了中国法学会的科研课题“中国侵权责任法制定研究”,主持起草了《中华人民共和国侵权责任法草案建议稿》,于2007年完成,在报送全国人大常委会法工委之后,在法律出版社出版,受到各界好评。2008年4月,全国人大法工委开始了《侵权责任法》的正式起草程序,一年多来,我参加了几乎所有的专家研讨会,对《侵权责任法草案》的每一个条文都提出了自己的意见。同时,我还在《法制日报》理论版开辟专栏,对侵权责任法制定的具体问题进行研究,提出修改意见。直到今

天,我终于迎来了《侵权责任法》的诞生。

30年的岁月更替,我从一名年轻法官成长为一名法学教授,从青丝缕缕到鬓发染霜,追求《侵权责任法》完美的信念始终不改。付出了很多,得到的就是今天的收获。当我看到《侵权责任法》的每一个条文的文字,斟酌每一个条文的含义,品味每一个条文背后的故事,心里都是感慨和欣慰。

我的看法是,我国侵权法的发展可以概括为三个阶段:

第一阶段是中华法系的侵权法。这个时期的侵权法,虽然在唐朝以前可供查询的史籍不多,但是有一点可以肯定,中国五千年的发展中,侵权责任制度的发展逐渐完善,从唐至清,已经形成了独具特色的中华法系的侵权法,在调整中国古代的侵权纠纷中发挥重要作用,与欧洲侵权法的传统完全不同。可惜的是,“西学东渐”成为社会发展的主流,清末修律变法时,中华法系尤其是它的侵权法,完全自废武功,自此销声匿迹,不复存在。即便如此,也有一点是完全可以肯定的,中华法系侵权法的精神完全不同于欧洲侵权法,有着自己独特的发展轨迹,形成了自己的独特制度。

第二阶段是从清朝末年到《民法通则》实施以前。这个阶段,中国的侵权法完全是参照法、德、日立法以及前苏联立法。清末和民国,基本上是直接学习法、德、日的侵权法,几乎没有中国本土的经验。新中国成立后,废除了国民党的伪法统和六法全书,直接照搬前苏联民法,侵权责任法也几乎没有自己的东西。在这个阶段中,中国的侵权法基本上是借鉴外国侵权法的传统,缺少中国特色。

第三阶段是《民法通则》实施后至今。《民法通则》第六章以大量篇幅规定侵权责任,形成了侵权责任法的初步体系,尽管不够完善,但确实是从实践出发制定的法律。在以后的司法实践中,经验不断积累和丰富,大量的司法判例不断出现,最高人民法院制定了大量的侵权法司法解释,使中国的侵权责任法积累了相当丰富的实践基础,并且在立法中规定了众多的侵权特别法。同时,由于民事主体权利意识的不断增强,维权行动越来越普遍,推动了侵权法向类型化发展,中国侵权法除了借鉴大陆法系侵权法的经验之外,更多地转向借鉴英美特别是美国侵权法的具体规则,使中国的侵权法越来越丰满。在制定《侵权责任法》中,把这些元素都写进了法律之中,就形成了现在的《侵权责任法》。可以说,我们的《侵权责任法》既有大陆法系的经验,又有英美法系的经验,更有中国的立法和司法的实践经验,是独一无二的、地地道道的中国侵权法。

在《侵权责任法》通过之前的2009年11月,全国人大法工委民法室和中国人民大学法学院召开了两个国际研讨会,一个是中美侵权法国际研讨会,一个是中日侵权法国际研讨会。与会的美国学者和日本学者都对我国《侵权责任法》给予很高评价,尤其是日本学者认为,我国《侵权责任法》的制定,对他们正在进行的民法典债法编(其中就包括侵权法)的修订具有重要的借鉴意义。听到这些,我总是对我们的《侵权责任法》

感到自豪。

《侵权责任法》已经是正式的法律,就要生效实施了。对于这部法律的理解和应用的解释,需要做大量的工作。根据我研究侵权责任法理论的体会和参加《侵权责任法》立法的实践,我写出了这部《侵权责任法》,目的是将《侵权责任法》博大精深的内容阐释出来,提供给法官和律师在办案中参考,提供给维护自己权利的人们阅读。当然,这些理解和解释都是我自己的体会,不一定是准确的,只是研究和学习《侵权责任法》的初步体会。随着研究的不断深入和理解的不断深刻,以及在司法实践具体应用中经验的不断积累,我将再对本书进行修订,使其不断完善。

由于时间仓促,本书对《侵权责任法》的阐释难免有错误。恳请读者予以指正。

中国人民大学民商事法律科学研究中心

杨立新

2009年12月31日

目 录

前言 1

上编 总 则

第一章 一般规定

- 第一节 我国侵权责任法的发展和立法目的 3
 - 一、《民法通则》规定的侵权责任基本制度 3
 - 二、《民法通则》实施以来对《侵权责任法》制定而进行各项准备 4
 - 三、《侵权责任法》的本土化元素和对外国法的借鉴 6
 - 四、我国《侵权责任法》的立法目的 8
- 第二节 侵权行为一般条款 9
 - 一、侵权行为一般条款概述 9
 - 二、各国和地区侵权法规定的侵权行为一般条款的比较研究 11
 - 三、《侵权责任法》规定的侵权行为一般条款的真实含义 15
 - 四、《侵权责任法》草案的基本逻辑结构 17
 - 五、我国《侵权责任法》所保护的民事权益范围 19
- 第三节 侵权请求权 20
 - 一、侵权请求权的概念 20
 - 二、侵权请求权与举证责任 22
 - 三、侵权请求权的产生、变更和消灭 23
 - 四、侵权请求权的竞合和聚合 27
- 第四节 法规竞合与侵权请求权的优先权保障 30
 - 一、法规竞合引发的侵权责任与刑事责任或行政责任竞合 30

2 侵权责任法

二、侵权请求权的优先权保障 36

第五节 侵权特别法的效力 45

一、侵权特别法的概念和特征 45

二、侵权特别法的基本内容 47

三、侵权特别法的适用原则 51

第二章 责任构成和责任方式

第一节 侵权损害赔偿归责原则 53

一、归责原则及其体系 54

二、过错责任原则 59

三、过错推定原则 62

四、无过错责任原则 64

第二节 侵权责任构成要件 68

一、违法行为 68

二、损害事实 71

三、因果关系 76

四、过错 85

第三节 共同侵权行为 91

一、共同侵权行为的本质属性 92

二、共同侵权行为的基本类型 96

第四节 共同危险行为 100

一、共同危险行为的概念和特征 100

二、共同危险行为的历史发展及确立共同危险行为规则的必要性 101

三、共同危险行为的责任承担 104

四、《侵权责任法》对共同危险行为争论问题的回答 106

第五节 无过错联系的共同加害行为 107

一、无过错联系的共同加害行为的认定 107

二、按份责任 108

第六节 连带责任规则 109

一、连带责任的概念和特征 109

二、连带责任的适用范围 111

三、连带责任的实行 114

第七节 侵权责任方式及适用规则 118

一、侵权责任方式的概念和特征	118
二、侵权责任方式的类型和适用的一般原则	119
三、侵权责任方式的适用规则	121
第八节 人身损害赔偿	126
一、人身损害赔偿及保护的人格权	126
二、人身损害的实际损害和损失	129
三、人身损害赔偿的法定项目	132
四、同一侵权行为造成死亡的赔偿	134
五、被侵权人死亡的赔偿方法	136
六、人身损害造成财产损失难以确定的确定方法	140
第九节 财产损害赔偿	141
一、财产损害的概念和特征	141
二、财产损害的种类	142
三、财产损害的赔偿范围	143
第十节 精神损害赔偿	145
一、精神损害赔偿的意义	145
二、精神、精神损害和精神损害赔偿的概念	146
三、精神损害赔偿的结构	148
四、精神损害赔偿的性质和功能	150
五、精神损害赔偿的范围	153
第十一节 制止侵害行为造成损害的补偿责任	157
一、本条规定的调整范围和意义	157
二、制止侵害行为的概念和特征	158
三、受益人承担补偿责任的要件	159
四、受益人承担补偿责任的两种情形	161
五、有关问题	162
第十二节 公平责任负担	164
一、公平责任的概念和历史沿革	165
二、公平责任的适用	167
第十三节 一次性赔偿与定期金赔偿	169
一、一次性给付赔偿原则	169
二、定期金赔偿的适用	171

第三章 不承担责任和减轻责任的情形

第一节 免责事由概述 175

一、免责事由与阻却违法行为 175

二、免责事由的分类 177

第二节 过失相抵 178

一、与有过失的概念、特征和作用 178

二、过失相抵的概念和构成 182

三、过失相抵的责任分担和实行 184

四、《侵权责任法》对过失相抵的具体规定 189

第三节 受害人故意 190

一、受害人过错的概念和形式 190

二、受害人过错的法律后果 191

第四节 第三人过错 192

一、第三人过错的一般规则 192

二、第三人过错的特殊规则 194

第五节 不可抗力 195

一、不可抗力的概念 195

二、确定不可抗力的方法 195

三、不可抗力的法律后果 196

第六节 正当防卫 197

一、正当防卫不承担责任 197

二、防卫过当及其责任 198

第七节 紧急避险及紧急避险过当的责任 199

一、紧急避险的概念和构成 199

二、紧急避险与正当防卫的异同 200

三、紧急避险的法律后果 201

下编 分 则

第四章 关于责任主体的特殊规定

第一节 替代责任概述 205

一、替代责任的基础行为是特殊侵权责任 206

二、替代责任的基本内容 208

三、替代责任的赔偿法律关系	212
四、免责条件和举证责任倒置	216
第二节 监护人责任	218
一、监护人责任概述	219
二、监护人责任的归责原则	224
三、监护人责任的构成要件	227
四、监护人责任的法律关系与当事人	230
五、监护人的赔偿责任及承担	234
第三节 暂时丧失心智损害责任	235
一、暂时丧失心智损害责任概述	235
二、暂时丧失心智损害的责任承担	237
第四节 用人者责任	238
一、用人者责任概述	238
二、用人单位责任	244
三、劳务派遣责任	249
四、个人劳务责任	252
第五节 网络服务提供者侵权责任	258
一、网络侵权责任的概念和特点	258
二、网络侵权行为侵害的客体范围	260
三、网络侵权责任的归责原则等构成要件	262
四、网络服务提供者责任	263
五、网络用户侵权责任	266
六、黑客与传播计算机病毒侵权责任	268
第六节 违反安全保障义务的侵权责任	271
一、违反安全保障义务的侵权行为概念和特征	271
二、违反安全保障义务侵权责任的主体及安全保障义务的来源	272
三、违反安全保障义务侵权责任的归责原则和构成要件	274
四、违反安全保障义务侵权责任类型	280
五、违反安全保障义务侵权责任的形态	282
第七节 学生伤害事故责任	284
一、学生伤害事故概述	284
二、学生伤害事故责任的比较	287
三、学生伤害事故赔偿责任的归责原则	289

- 四、学生伤害事故责任的构成 290
- 五、学生伤害事故责任的主要类型 293
- 六、学生伤害事故的损害赔偿責任 295

第五章 产品责任

第一节 产品责任概述 297

- 一、产品责任的概念和特征 297
- 二、产品责任的理论发展 299
- 三、产品责任的比较法规定 301

第二节 产品缺陷 303

- 一、产品缺陷的概念 303
- 二、产品缺陷的种类 305
- 三、产品缺陷的认定标准 308

第三节 产品责任构成 311

- 一、产品责任的归责原则 311
- 二、产品责任构成的要件 312

第四节 产品责任的类型 315

- 一、制造缺陷产品责任 315
- 二、设计缺陷产品责任 318
- 三、警示说明缺陷产品责任 320
- 四、跟踪观察缺陷产品责任 323

第五节 产品责任承担 325

- 一、产品责任的法律关系主体 325
- 二、产品责任的责任形态 327
- 三、产品侵权的责任方式 330
- 四、产品责任的免责事由与诉讼时效 330

第六节 恶意产品责任的惩罚性赔偿 332

- 一、《消费者权益保护法》规定产品欺诈与服务欺诈惩罚性赔偿金在我国立法上的重大进步 333
- 二、《消费者权益保护法》规定惩罚性赔偿责任的局限性与司法解释和法律的补充 335
- 三、恶意产品责任的惩罚性赔偿金的适用 337

第六章 机动车交通事故责任

第一节 《道路交通安全法》规定的道路交通事故责任基本规则 343

- 一、修正《道路交通安全法》第76条的背景 343
- 二、新条文在规定道路交通事故责任规则中的进展和问题 345
- 三、适用新条文审理道路交通事故责任案件应当采取的审判对策 347

第二节 机动车交通事故责任的一般规则 351

- 一、机动车交通事故责任的概念 351
- 二、成立机动车交通事故责任的各种要素 354
- 三、机动车交通事故责任的归责原则及体系 363
- 四、机动车交通事故责任构成要件 366
- 五、机动车交通事故责任的责任形态 377

第三节 道路交通事故损害赔偿特殊责任主体 387

- 一、确定机动车交通事故责任特殊主体的依据 388
- 二、机动车支配权与所有权分离的侵权损害赔偿赔偿责任主体认定 393
- 三、《侵权责任法》没有规定的机动车所有权和支配权分离的特殊责任主体 399

第四节 机动车驾驶人肇事逃逸的责任负担 402

第七章 医疗损害责任

第一节 《侵权责任法》改革医疗损害责任的背景和理论基础 404

- 一、我国现行医疗损害责任制度的基本状况 404
- 二、形成医疗损害责任二元化结构的基本原因及弊病 409
- 三、《侵权责任法》改革医疗损害责任的理论基础 412
- 四、我国医疗损害责任制度改革的基本目标和基本内容 416

第二节 医疗技术损害责任 419

- 一、医疗技术损害责任概述 419
- 二、医疗技术损害责任的基本性质 422
- 三、医疗技术损害责任的归责原则和构成要件 425
- 四、医疗技术损害责任的责任形态和赔偿范围 427

第三节 医疗伦理损害责任 428

- 一、医疗伦理损害责任概述 428
- 二、医疗机构和医务人员履行告知义务的重要意义 434
- 三、医疗伦理损害责任的归责原则与构成要件 439
- 四、医疗伦理损害责任的分担形态和赔偿范围 444

第四节 医疗产品损害责任 445

一、医疗产品损害责任概述 445

二、医疗产品损害责任的归责原则及责任构成 446

三、缺陷医疗产品的召回义务 449

四、医疗产品损害责任的分担形态 453

第五节 医疗过失和因果关系的证明 455

一、医疗过失的概念和类型 455

二、医疗技术过失的证明及举证责任 458

三、医疗伦理过失的证明及举证责任 462

四、因果关系的证明及举证责任 465

第六节 医疗机构的免责事由和对患者与医疗机构的特别保护 471

一、医疗机构的免责事由 471

二、侵权责任法对患者权利和医疗机构权益的特别保护 473

第八章 环境污染责任

第一节 环境污染责任概述 476

一、环境污染责任的概念和特征 476

二、环境污染责任的立法模式 478

三、环境污染责任的构成 480

四、环境污染责任的具体类型 483

五、环境污染侵权的损害赔偿 487

六、免责事由和诉讼时效 489

第二节 环境污染责任的因果关系推定 491

一、环境污染责任因果关系要件的重要性 491

二、对因果关系推定不同学说和规则的比较分析 492

三、环境污染责任因果关系要件的证明规则和举证责任倒置 494

第三节 环境污染责任的特殊责任形态 497

一、市场份额规则的适用 497

二、第三人过错的不真正连带责任 498

第九章 高度危险责任

第一节 高度危险责任概述 500

一、高度危险责任的概念及历史发展 500

二、高度危险责任的特征	501
三、高度危险责任的立法根据	504
四、高度危险责任的构成	508
五、高度危险责任的损害赔偿内容	511
第二节 各种具体的高度危险责任	516
一、民用核设施发生核事故损害责任	516
二、民用航空器损害责任	517
三、占有或者使用易燃、易爆、剧毒、放射性危险物损害责任	517
四、从事高空、高压、地下挖掘、使用高速轨道运输工具损害责任	518
五、遗失、抛弃高度危险物损害责任	520
六、非法占有高度危险物损害责任	520
七、未经许可进入高度危险区域损害责任	521
第三节 无过错责任的限额赔偿	522
一、无过错责任中加害人有无过错对于确定赔偿责任范围的关系重大	522
二、我国司法实践不区分无过错责任的限额赔偿与全部赔偿的例证与问题	525
三、我国现行法律法规中规定的限额赔偿及法律适用关系	526
四、《侵权责任法》采取的基本规则	530
第十章 饲养动物损害责任	
第一节 饲养动物损害责任概述	532
一、饲养动物损害责任的界定	532
二、饲养动物损害责任的归责原则	539
三、饲养动物损害责任的构成要件	546
四、饲养动物损害责任的承担	551
五、动物饲养人的法定义务	554
第二节 各种具体的饲养动物损害责任	555
一、未采取安全措施的饲养动物损害责任	555
二、禁止饲养的危险动物损害责任	556
三、动物园饲养动物损害责任	557
四、遗弃、逃逸饲养动物损害责任	558
第三节 第三人的过错造成的饲养动物损害责任	559
一、第三人过错造成的饲养动物损害责任的一般规则	559
二、第三人过错的表现形式	559

第十一章 物件损害责任

第一节 物件损害责任概述 561

- 一、物件损害责任的概念及特征 561
- 二、物件损害责任的历史发展 563
- 三、物件损害责任的归责原则 566
- 四、物件损害责任的责任构成要件 568
- 五、物件损害责任的赔偿法律关系和免责条件 569

第二节 各种具体的物件损害责任 571

- 一、建筑物、构筑物或者其他设施及其搁置物、悬挂物损害责任 571
- 二、建筑物、构筑物或者其他设施倒塌损害责任 573
- 三、抛掷物坠落物损害责任 579
- 四、堆放物倒塌损害责任 590
- 五、障碍通行物损害责任 592
- 六、林木损害责任 594
- 七、地下工作物损害责任 597

第十二章 附 则

- 一、《侵权责任法》的施行时间 601
- 二、《侵权责任法》的溯及力 602

上 编 总 则