

侵权行为法

第一册

基本理论

一般侵权行为

王泽鉴 著

中国政法大学出版社

侵权行为法

第一册

基本理论

一般侵权行为

王泽鉴 著

中国政法大学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

侵权行为法 . 1, 基本理论·一般侵权行为/王泽鉴
著. - 北京: 中国政法大学出版社, 2001. 7

ISBN 7-5620-2093-0

I. 侵… II. 王… III. 侵权行为 - 民法 - 基本知识 - 中国 IV. D923.1

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2001)第 042624 号

☆☆☆☆☆

书 名: 侵权行为法

出 版 人: 李传敢

出版发行: 中国政法大学出版社

经 销: 全国各地新华书店

承 印: 军科印刷厂

开 本: 850 × 1168mm 1/32

印 张: 10.625

字 数: 274 千字

版 本: 2001 年 7 月第 1 版 2001 年 7 月第 1 次印刷

印 数: 0 001 - 11 000

书 号: ISBN 7-5620-2093-0/D·2053

定 价: 21.00 元

社 址: 北京市海淀区西土城路 25 号 邮政编码: 100088

电 话: (010)62229563 (010)62229278 (010)62229803

电子信箱: zt5620@263.net

网 址: <http://www.cupl.edu.cn/cbs/index.htm>

☆☆☆☆☆

声 明: 1. 版权所有, 侵权必究

2. 如发现印装质量问题, 请与出版社联系调换。

谨以本书

献给

恩师

Karl Larenz

(1903 – 1993)

序

侵权行为法一书预定分为三册，陆续刊行。第一册在于阐释侵权行为的基本理论；分析讨论“民法”第184条规定的一般侵权行为、侵权行为法的基本概念、体系构造与思考方法。其中关于侵权行为法上的公平正义与经济效率，以及德国法上的 *Verkehrspflicht* 如何纳入台湾地区侵权行为法的体系，俟于再版时再为补充。第二册将以特殊侵权行为作为重点，分析检讨共同侵权行为、雇用人责任、劳动灾害、汽车事故、公害、产品责任及服务责任等重要侵权行为类型，并探究归责原则由过失责任到危险责任的变迁。第三册旨在研究如何在侵权行为法、无过失补偿及社会保障制度上建立一个公平、有效率之意外事故人身损害赔偿、补偿的体系。希望本书的刊行对台湾地区民法学的研究方法和发展能有一些贡献。

本书能够顺利出版，得到许多人的支持和协助。林美惠律师（现在日本东京大学深造）一年前主动提议要协助整理稿件，催促本书的诞生。她认真负责的奉献和厚实的民法学造诣，深值感佩。程明伟、郭铭松、陈佑寰、林圣哲诸君与邱琦法官协助校阅原稿，编制索引；詹森林、陈聪官二位教授校阅初稿；陈忠五教授提供宝贵意见；小女慕华设计封面；均备极辛劳，谨在此敬致诚挚的谢意。最要感谢的是神的怜悯、慈爱和保守，赐我平安喜乐，愿卑微的工作，亦能蒙他的喜悦。

谨以本书献给我博士论文的指导教师 Karl Larenz，他从事民法及方法论的教学研究，长达60年，是德国20世纪最伟大、最具影



2 序

响力的法学家之一。感念他教导我法学思考的方法，认识德国法学 Dogmatik 的精义，尤其是启发我持续不断学习的心志。

王泽鉴

于新店五峰山

1998年6月2日

二刷感言

本书初版承读者爱护、鼓励，得于一个月之内二刷重印，甚为感激。行政法院蔡评事进田先生不辞辛劳，校阅全书，提出许多宝贵的改正意见，林清贤君提供一份详细的勘误表，谨对他们的爱心表示最大的谢意。清晨校对稿件，曦阳照射在飘落窗前的枝叶和花朵，仰头看蔚蓝的天空、远山橙黄桔绿的秋色，忆起新荒漠甘泉（考门夫人著，余也鲁译）的一首小诗：

枫树的红叶，
在秋风里闪耀，
丰收过的禾田，
歇息在初霜的紫色里。
应该在秋天的富实，
得到内心的欢乐，
一年中最可爱的月份，
像钻石般闪耀，
彰显神的荣光，他的大爱。

1998年9月24日

本书于1998年9月初版刊行，值此四刷，特增补1999年4月2日通过，将于2000年5月5日施行的“民法”债编部分修正相关

2 二刷感言

条文，并增列“最高法院”判决及论文资料。每一本书发行之后，即告落伍，俟诸他日，再作全面修订。谨再对读者的鼓励，表示敬意。

王泽鉴

于新店五峰山

1999年6月2日



王泽鉴 1938年出生于台湾台北，毕业于台湾大学法律系，获德国慕尼黑大学法学博士。曾担任德国柏林自由大学访问教授，并在英国剑桥大学、伦敦大学政经学院、澳洲墨尔本大学从事研究工作。专攻民法，主要著作有《民法学说与判例研究》（八册）、《民法总则》、《民法债编》、《民法物权》等。现任台湾大学法律系教授。

目 录

| | |
|---|------|
| 第一章 基本理论 | (1) |
| 第一节 危害事故、损失补偿：问题及研究课题..... | (1) |
| 第二节 侵权行为法的机能..... | (7) |
| 第三节 归责原则 | (11) |
| 第四节 侵权行为法与其他损害赔偿制度 | (23) |
| 第五节 侵权行为法的未来 | (34) |
| 第二章 侵权行为法在比较法上的观察 | (37) |
| 第一节 大陆法系的侵权行为法 | (38) |
| 第二节 英美侵权行为法 | (50) |
| 第三节 比较法与台湾地区侵权行为法 | (55) |
| 第三章 侵权行为的意义、类型及侵权责任的 限制或抛弃 | (59) |
| 第一节 侵权行为的意义 | (59) |
| 第二节 侵权行为的类型 | (61) |
| 第三节 侵权责任的限制或抛弃 | (65) |
| 第四章 第 184 条的结构分析 | (67) |
| 第一节 政策、体系及功能 | (67) |
| 第二节 请求权基础思考方法 | (73) |
| 第三节 侵权行为在民法体系上的地位 | (76) |
| 第五章 故意或过失不法侵害他人之权利 | |
| —第 184 条第 1 项前段— | (87) |
| 第一节 侵权行为的三层结构 | (87) |

2 目 录

| | | |
|------------------|-----------------------------|-------|
| 第二节 | 行为 | (89) |
| 第三节 | 侵害他人的权利 | (96) |
| 第四节 | 损害 | (182) |
| 第五节 | 因果关系 | (185) |
| 第六节 | 违法性及违法阻却事由 | (228) |
| 第七节 | 故意或过失 | (252) |
| 第六章 | 故意以背于善良风俗之方法加损害于他人 | |
| —第 184 条第 1 项后段— | | (280) |
| 第一节 | 规范功能及适用范围 | (280) |
| 第二节 | 构成要件及法律效果 | (285) |
| 第三节 | 背于善良风俗加害的具体化 及案例类型 | (290) |
| 第七章 | 违反保护他人法律 | |
| —第 184 条第 2 项规定— | | (299) |
| 第一节 | 独立侵权行为类型的肯定 及其规范功能 | (300) |
| 第二节 | 请求权基础的再构成 | (304) |
| 第三节 | 保护他人的法律及其保护范围 | (305) |

目 录

第一章 基本理论

| | |
|------------------------------------|------|
| 第一节 危害事故、损失补偿：问题及研究课题 | (1) |
| 第一款 问题的提出 | (1) |
| 一、危害事故与社会成本..... | (1) |
| 二、两个重要问题..... | (4) |
| 第二款 研究课题及方法 | (5) |
| 一、研究课题..... | (5) |
| 二、研究方法..... | (5) |
| 第二节 侵权行为法的机能 | (7) |
| 第一款 填补损害 | (7) |
| 一、填补损害的机能与侵权行为法的发展..... | (7) |
| 二、损害移转与损害分散..... | (8) |
| 第二款 预防损害 | (10) |
| 第三节 归责原则 | (11) |
| 第一款 法律政策与归责事由 | (11) |
| 第二款 过失责任 | (12) |
| 一、过失责任的理论基础..... | (12) |
| 二、过失责任的客观化..... | (14) |
| 三、过失责任的举证及推定..... | (15) |

4 目 录

| | |
|--------------------------------------|-------------|
| 第三款 危险责任（无过失责任） | (16) |
| 一、危险责任的理论基础 | (16) |
| 二、现行法上的危险责任 | (17) |
| 第四款 衡平责任 | (19) |
| 一、无行为能力人或限制行为能力人的衡平责任 | (19) |
| 二、雇用人的衡平责任 | (20) |
| 第五款 归责原则体系的构成 | (21) |
| 第四节 侵权行为法与其他损害赔偿制度 | (23) |
| 第一款 三阶层的损害赔偿或补偿体系 | (24) |
| 一、问题的说明 | (24) |
| 二、社会安全保障的建立 | (25) |
| 三、无过失补偿制度 | (25) |
| 第二款 多种损害赔偿或补偿制度的适用关系 | (30) |
| 一、基本问题 | (30) |
| 二、侵权行为损害赔偿请求权与其他补偿制度的并存 及抵充 | (30) |
| 三、代位求偿 | (32) |
| 四、保险竞合 | (33) |
| 第五节 侵权行为法的未来 | (34) |
| 一、侵权行为法机能的评估 | (34) |
| 二、赔偿补偿体系的调整 | (35) |
| 三、侵权行为法的存在意义 | (36) |

第二章 侵权行为法在比较法上的观察

| | |
|-----------------------------|-------------|
| 第一节 大陆法系的侵权行为法 | (38) |
|-----------------------------|-------------|

| | |
|--------------------------|------|
| 第一款 罗马法 | (38) |
| 一、十二铜表法 | (38) |
| 二、说明 lex Aquilia | (39) |
| 第二款 法国民法 | (40) |
| 一、自己行为责任 | (41) |
| 二、非自己行为责任 | (42) |
| 三、无过失责任 | (43) |
| 第三款 德国法 | (44) |
| 一、德国民法上的不法行为 | (44) |
| 二、危险责任 | (46) |
| 第四款 日本法 | (47) |
| 一、一般不法行为 | (47) |
| 二、特殊不法行为 | (49) |
| 第二节 英美侵权行为法 | (50) |
| 第一款 英国侵权行为法 | (50) |
| 第二款 美国侵权行为法 | (54) |
| 第三节 比较法与台湾地区侵权行为法 | (55) |
| 一、侵权行为法的解释适用 | (55) |
| 二、法律政策与法律技术 | (56) |
| 三、侵权行为法的历史变迁及其基本问题 | (58) |

第三章 侵权行为的意义、类型及 侵权责任的限制或抛弃

| | |
|--------------------|------|
| 第一节 侵权行为的意义 | (59) |
| 第二节 侵权行为的类型 | (61) |
| 第一款 民法上的侵权行为 | (61) |

| | |
|----------------------|------|
| 第二款 特别法上的侵权行为 | (62) |
| 一、关于侵权行为的特别法 | (62) |
| 二、法律适用关系 | (63) |
| 第三节 侵权责任的限制或抛弃 | (65) |

第四章 第 184 条的结构分析

| | |
|---|------|
| 第一节 政策、体系及功能 | (67) |
| 第一款 法律政策及规范模式 | (67) |
| 一、法律政策 | (67) |
| 二、规范模式 | (68) |
| 第二款 体系构成 | (69) |
| 第三款 规范功能 | (71) |
| 一、区别性的权益保护 | (71) |
| 二、社会规范的机制：市场、社会道德及政治 | (72) |
| 第二节 请求权基础思考方法 | (73) |
| 一、三个请求权基础 | (73) |
| 二、1962 年台上字第 1107 号判决 (空头支票案件) | (74) |
| 第三节 侵权行为在民法体系上的地位 | (76) |
| 第一款 侵权行为与民法债编的适用 | (76) |
| 第二款 请求权竞合 | (77) |
| 第一项 侵权行为与契约 | (77) |
| 一、侵权责任与契约责任的不同 | (77) |
| 二、竞合的理论 | (79) |
| 三、法条竞合说的适用 | (80) |
| 四、请求权竞合说的肯定 | (82) |

| | |
|---------------------|------|
| 五、民法修正 | (84) |
| 第二项 侵权行为与无因管理 | (84) |
| 第三项 侵权行为与不当得利 | (85) |
| 第四项 例题解说 | (85) |

第五章 故意或过失不法侵害他人之权利

—184 条第 1 项前段—

| | |
|----------------------------|------|
| 第一节 侵权行为的三层结构 | (87) |
| 第二节 行为 | (89) |
| 第一款 行为的意义及自己行为责任 | (89) |
| 一、行为的意义 | (89) |
| 二、自己行为责任原则 | (90) |
| 三、行为人及被害人 | (90) |
| 第二款 作为 | (90) |
| 一、作为的意义与不作为的区别 | (91) |
| 二、实例分析：本权消灭后的无权占有 | (91) |
| 第三款 不作为 | (92) |
| 一、道德与法律：好撒马利亚人 | (92) |
| 二、不作为之成立侵权“行为” | (93) |
| 三、不作为的因果关系 | (96) |
| 第三节 侵害他人的权利 | (96) |
| 第一款 权利与纯粹经济上损失 | (96) |
| 第一项 权利 | (97) |
| 第二项 纯粹经济上损失（纯粹财产上损害） | (98) |
| 一、问题的提出 | (98) |
| 二、故意侵害他人的纯粹财产上利益 | (99) |

8 目 录

| | |
|--|-------|
| 三、因过失侵害他人的纯粹财产上利益 | (100) |
| 第二款 人格权 | (103) |
| 第一项 概说 | (103) |
| 第二项 生命权 | (104) |
| 第三项 身体权、健康权 | (106) |
| 一、身体权、健康权的侵害 | (106) |
| 二、出生前的侵害 | (107) |
| 三、Shock Cases | (107) |
| 四、与身体分离部分在侵权行为法上的保护 | (108) |
| 第四项 名誉权 | (111) |
| 一、1993 年台上字第 200 号判决：花心县长 候选人 | (112) |
| 二、侵害名誉的民事责任与刑事责任 | (113) |
| 三、名誉的侵害与违法阻却 | (114) |
| 四、救济方法 | (116) |
| 第五项 自由权 | (117) |
| 一、身体行动自由 | (118) |
| 二、精神的自由 | (119) |
| 第六项 姓名权 | (120) |
| 一、姓名权的意义 | (120) |
| 二、姓名权的侵害 | (122) |
| 三、被害人的救济方法 | (123) |
| 第七项 信用权 | (124) |
| 一、信用权的意义 | (124) |
| 二、信用权的侵害 | (125) |
| 三、被害人的救济方法 | (126) |
| 第八项 贞操权 | (126) |