

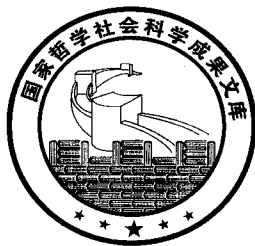


国家哲学社会科学成果文库

NATIONAL ACHIEVEMENTS LIBRARY  
OF PHILOSOPHY AND SOCIAL SCIENCES

# 侵权责任法研究 (下)

王利明 著



国家哲学社会科学成果文库

NATIONAL ACHIEVEMENTS LIBRARY  
OF PHILOSOPHY AND SOCIAL SCIENCES

# 侵权责任法研究 (下)

王利明 著

中国人民大学出版社

策划编辑：郭燕红 郭虹  
责任编辑：郭燕红 黄丽娟 班晓琼 易玲波 邓碧君  
装帧设计：肖辉 彭莉莉

### 图书在版编目 (CIP) 数据

侵权责任法研究 (上、下)/王利明著.

-北京:中国人民大学出版社,2011

(国家哲学社会科学成果文库)

ISBN 978-7-300-13395-9

I. 侵… II. 王… 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 (2011) 第 029899 号

## 侵权责任法研究

QINQUAN ZEREN FA YANJIU

(上、下)

王利明 著

中国人民大学出版社 出版发行

(100080 北京中关村大街 31 号)

涿州市星河印刷有限公司印刷 新华书店经销

2011 年 2 月第 1 版 2011 年 2 月第 1 次印刷

开本: 710 毫米×1000 毫米 1/16 印张: 90.5

字数: 1410 千字 印数: 0,001-2,000 册

ISBN 978-7-300-13395-9 定价: 298.00 元

邮购地址 100080 北京中关村大街 31 号

中国人民大学出版社读者服务部 电话 (010) 62515195 82501766

# 目 录

导论——侵权责任法分则的体系·····	( 1 )
---------------------	-------

## 第一编 特殊主体的侵权责任

第一章 关于责任主体的特殊规定的一般理论·····	( 21 )
第一节 关于责任主体的特殊规定的概述·····	( 21 )
第二节 我国《侵权责任法》第四章规定的特点和适用·····	( 28 )
第二章 监护人责任·····	( 33 )
第一节 监护人责任概述·····	( 33 )
第二节 监护人责任制度的比较法分析·····	( 38 )
第三节 监护人责任的归责原则·····	( 43 )
第四节 监护人责任的构成要件·····	( 47 )
第五节 监护人责任的承担·····	( 49 )
第六节 被监护人的公平责任·····	( 55 )
第三章 暂时丧失意思能力人的责任·····	( 61 )
第一节 暂时丧失意思能力人责任概述·····	( 61 )
第二节 暂时丧失意思能力人的责任承担·····	( 64 )

<b>第四章 用工责任</b> .....	(69)
第一节 用工责任概述 .....	(69)
第二节 用工责任的归责原则 .....	(80)
第三节 用工责任的构成要件 .....	(89)
第四节 单位用工责任 .....	(97)
第五节 个人用工责任 .....	(106)
<b>第五章 网络侵权责任</b> .....	(116)
第一节 网络侵权责任概述 .....	(116)
第二节 网络用户和网络服务提供者的单独侵权责任 .....	(122)
第三节 网络用户和网络服务提供者的连带责任 .....	(128)
<b>第六章 违反安全保障义务的责任</b> .....	(147)
第一节 违反安全保障义务责任概述 .....	(147)
第二节 违反安全保障义务的归责原则 .....	(157)
第三节 违反安全保障义务的构成要件 .....	(160)
第四节 违反安全保障义务的两类型 .....	(170)
第五节 违反安全保障义务的责任范围 .....	(177)
<b>第七章 教育机构的责任</b> .....	(184)
第一节 教育机构的责任概述 .....	(184)
第二节 教育机构对校内人员侵害的责任 .....	(197)
第三节 教育机构对校外人员侵害的责任 .....	(202)

## 第二编 严格责任和过错推定责任

<b>第八章 产品责任</b> .....	(211)
第一节 产品责任的概念和特征 .....	(211)
第二节 产品责任的历史发展 .....	(218)
第三节 产品责任的归责原则 .....	(222)

---

第四节	产品责任的构成要件	(227)
第五节	产品责任的减免事由	(243)
第六节	产品责任的承担	(248)
第七节	责任承担方式	(256)
第八节	投入流通以后的召回等义务	(260)
第九节	产品责任中的惩罚性赔偿	(270)
<b>第九章</b>	<b>机动车交通事故责任</b>	<b>(282)</b>
第一节	机动车交通事故责任概述	(282)
第二节	交通事故责任的归责原则	(292)
第三节	交通事故责任与强制责任保险的关系	(301)
第四节	责任构成要件和免责事由	(310)
第五节	交通事故责任的主体	(316)
第六节	机动车事故救助基金	(338)
<b>第十章</b>	<b>医疗损害责任</b>	<b>(345)</b>
第一节	医疗损害责任概述	(345)
第二节	医疗损害责任的归责原则	(358)
第三节	医疗损害责任的构成要件	(363)
第四节	举证责任与过错推定	(378)
第五节	医疗领域内的特殊产品责任	(384)
第六节	侵害患者知情权和同意权的责任	(394)
第七节	侵害患者隐私权的责任	(408)
第八节	医疗机构的免责事由	(412)
第九节	医疗机构的责任范围	(420)
<b>第十一章</b>	<b>环境污染侵权责任</b>	<b>(423)</b>
第一节	环境污染侵权责任概述	(423)
第二节	环境污染责任制度的发展	(437)
第三节	环境污染责任的归责原则	(444)
第四节	环境污染责任的构成要件	(451)
第五节	减轻和免责事由	(464)

第六节 环境污染责任承担方式	(470)
第七节 数个主体污染环境的责任	(475)
<b>第十二章 高度危险责任</b>	<b>(483)</b>
第一节 高度危险责任概述	(483)
第二节 高度危险责任的一般条款	(499)
第三节 民用核设施致害责任	(520)
第四节 民用航空器致害责任	(529)
第五节 高度危险物致害责任	(537)
第六节 高度危险活动致害责任	(554)
第七节 高度危险责任中减免事由——自甘冒险	(566)
第八节 高度危险责任中的赔偿限额	(569)
<b>第十三章 饲养动物致人损害责任</b>	<b>(575)</b>
第一节 饲养动物致人损害	(575)
第二节 饲养动物致人损害责任的归责原则	(583)
第三节 饲养动物致人损害责任的构成要件和免责事由	(590)
第四节 饲养动物致人损害责任的特殊规则	(597)
第五节 动物致人损害的责任主体	(614)
<b>第十四章 物件致人损害责任</b>	<b>(619)</b>
第一节 物件致人损害责任概述	(619)
第二节 物件致人损害的归责原则	(627)
第三节 建筑物等物件脱落、坠落致人损害责任	(632)
第四节 建筑物等物件倒塌致人损害	(646)
第五节 高楼抛掷物或坠物致人损害的责任	(662)
第六节 堆放物致人损害的责任	(682)
第七节 公共道路上的物品致害责任	(689)
第八节 林木折断致人损害责任	(701)
第九节 地面施工致害责任	(707)
第十节 窨井等地下设施致人损害责任	(715)
参考文献	(722)
后 记	(734)

# Contents

Introduction ..... ( 1 )

## Part I The Liability of Special Subjects

**Chapter I General Theories of the special provisions on The Liability of Special Subjects** ..... ( 21 )

    Section I Overview on the special provisions of the subjects of the liability ..... ( 21 )

    Section II Characteristics and applications of the regulations in “Tort Liability Law” ..... ( 28 )

**Chapter II Liability of the Guardian** ..... ( 33 )

    Section I Overview of the Liability of the Guardian ..... ( 33 )

    Section II Comparative Analysis of the Liability of the Guardian ..... ( 38 )

    Section III Principles of imputation of the Liability of the Guardian ..... ( 43 )

    Section IV Requirements of the Liability of the Guardian ..... ( 47 )

    Section V Undertaking of the Liability of the Guardian ..... ( 49 )



Section VI	Equitable Liability of the Person under guardianship	( 55 )
<b>Chapter III</b>	<b>Liability for the person who temporarily loses the capacity of will</b>	( 61 )
Section I	Overview on Liability for the person who temporarily loses the capacity of will	( 61 )
Section II	Undertaking of Liability for the person who temporarily loses the capacity of will	( 64 )
<b>Chapter IV</b>	<b>Employer's Liability</b>	( 69 )
Section I	Overview on Employer's Liability	( 69 )
Section II	Principles of imputation of Employer's Liability	( 80 )
Section III	Requirements of the Employer's Liability	( 89 )
Section IV	Employer's Liability of the Unit	( 97 )
Section V	Individual Employer's Liability	( 106 )
<b>Chapter V</b>	<b>Cyber Tort Liability</b>	( 116 )
Section I	Overview on Cyber Tort Liability	( 116 )
Section II	Separate Tort Liability of the Internet users and network service providers	( 122 )
Section III	Joint and Several Liability of the Internet users and network service providers	( 128 )
<b>Chapter VI</b>	<b>Breach of the communication security obligation</b>	( 147 )
Section I	Overview of the Breach of the communication security obligation	( 147 )
Section II	Principles of imputation of the Breach of the communication security obligation	( 157 )
Section III	Requirements of the Breach of the communication security obligation	( 160 )
Section IV	Two types of the Breach of the communication security obligation	( 170 )

Section V	Scope of the Liability of the Breach of the communication security obligation .....	(177)
<b>Chapter VII</b>	<b>Liability of the Education institution .....</b>	<b>(184)</b>
Section I	Overview of the Liability of the Education institution .....	(184)
Section II	Liability of the Education institution for students .....	(197)
Section III	Liability of the Education institution for outsiders .....	(202)

## **Part II    Strict Liability and Presumption of Fault Liability**

<b>Chapter VIII</b>	<b>Product Liability .....</b>	<b>(211)</b>
Section I	Concept and Characteristics of the product liability .....	(211)
Section II	Historical development of product liability .....	(218)
Section III	Principles of imputation of the Product Liability ...	(222)
Section IV	Requirements of the Product Liability .....	(227)
Section V	Causes of Impunity and Diminish of Product Liability .....	(243)
Section VI	Undertaking of the product liability .....	(248)
Section VII	Undertaking Methods of the Liability .....	(256)
Section VIII	Recall and other obligations .....	(260)
Section IX	Punitive damages in product liability .....	(270)
<b>Chapter IX</b>	<b>Motor Vehicle Liability .....</b>	<b>(282)</b>
Section I	Overview of the Motor Vehicle Liability .....	(282)

Section II	Principles of imputation of the Motor Vehicle Liability .....	(292)
Section III	Relationship between the Motor Vehicle Liability and compulsory insurance .....	(301)
Section IV	Requirements and Causes of Impunity and Diminish of the Motor Vehicle Liability .....	(310)
Section V	Subject of the Motor Vehicle Liability .....	(316)
Section VI	motor vehicle accident relief fund .....	(338)
<b>Chapter X</b>	<b>Medical Malpractice Liability</b> .....	(345)
Section I	Overview of medical malpractice liability .....	(345)
Section II	Principles of imputation of the medical damage Liability .....	(358)
Section III	Requirements of medical malpractice liability .....	(363)
Section IV	Burden of proof and the presumption of fault .....	(378)
Section V	Product Liability in the Medical Malpractice Liability .....	(384)
Section VI	Liability of the infringement of informed consents of the patients .....	(394)
Section VII	Liability of the infringement of the privacy of patients .....	(408)
Section VIII	Causes of Impunity and Diminish of medical institutions .....	(412)
Section IX	Scope of Liability of medical institutions .....	(420)
<b>Chapter XI</b>	<b>Environmental Pollution Liability</b> .....	(423)
Section I	Overview on Environmental Pollution Liability .....	(423)
Section II	Development of environmental pollution liability .....	(437)
Section III	Principles of imputation of environmental pollution Liability .....	(444)
Section IV	Requirements of environmental pollution Liability .....	(451)

Section V	Causes of Impunity and Diminish of Environmental Pollution Liability .....	(464)
Section VI	Undertaking Methods of Environmental Pollution Liability .....	(470)
Section VII	Multiple Tortfeasors in Environmental Pollution Liability .....	(475)
<b>Chapter XII</b>	<b>High Hazard Liability .....</b>	<b>(483)</b>
Section I	Overview on High Hazard Liability .....	(483)
Section II	General Provisions of High Hazard Liability .....	(499)
Section III	Liability for Damage Caused by Civil Nuclear Facilities .....	(520)
Section IV	Liability for Damage Caused by Civil Aircraft .....	(529)
Section V	Liability for Damage Caused by High Hazard Substance .....	(537)
Section VI	Liability for Damage Caused by High Hazard Activities .....	(554)
Section VII	Causes of Impunity and Diminish in High Hazard Liability: Assumption of the Risk .....	(566)
Section VIII	Damages limitation in High Hazard Liability .....	(569)
<b>Chapter XIII</b>	<b>Farm Animals Liability .....</b>	<b>(575)</b>
Section I	Liability of Farm Animals .....	(575)
Section II	Principles of imputation of Farm Animals Liability .....	(583)
Section III	Requirements and Causes of Impunity and Diminish of Farm Animals liability .....	(590)
Section IV	Special rules of Farm Animals liability .....	(597)
Section V	Subjects of Farm Animals Liability .....	(614)
<b>Chapter XIV</b>	<b>Liability for Damage Caused by Objects .....</b>	<b>(619)</b>
Section I	Overview on Liability for Damage Caused by Objects .....	(619)

Section II	Principles of Imputation of Liability for Damage Caused by Objects .....	(627)
Section III	Liability of Damage caused by the Dropping or Falling of Objects from the Buildings .....	(632)
Section IV	Liability of Damage caused by the collapsing of buildings and other Objects .....	(646)
Section V	Liability of High Toss Actions .....	(662)
Section VI	Liability of Stacking .....	(682)
Section VII	Liability Objects on the Public Roads .....	(689)
Section VIII	Liability of Damages caused by the Fracture of the Trees .....	(701)
Section IX	Liability of Damages caused by Ground Construction .....	(707)
Section X	Liability of Damages caused by underground facilities .....	(715)
References	.....	(722)
Postscript	.....	(734)

# 导论

## ——侵权责任法分则的体系

### 一、侵权责任法分则的体系概述

侵权责任法是有关对侵权行为的制裁以及对侵权损害后果予以补救的法律规范。所谓侵权责任法的体系，是指将侵权责任法中的各项具体制度、规则加以有机结合时所依据的科学、合理的逻辑结构和体系。我国《侵权责任法》的颁行是民法典制订的重要组成部分，而民法的法典化就是体系化，这也必然要求《侵权责任法》应按照法典化的要求体系化。从内容来看，《侵权责任法》是按照“总一分”结构建立起来的制度体系。所谓总分结构（*lex generalis/lex specialis*），就是指按照提取公因式的方法（*vor die Klammer ziehen* 或 *vor die Klammer setzen*）区分部门法中的共通性规则与特殊规则，将其中的共通性规则集中起来形成总则或一般规定，将特殊规则集中起来作为分则或作为特别规则加以规定所形成的结构。<sup>①</sup> 我国的《侵权责任法》正是按照总分结构构建的一部法律，其总则包括普遍适用于各种侵权责任形态的一般规则，而分则则由三大归责原则项下的各项具体制度组成，尤其是根据过错推定责任和严格责任而制定的各项制度。之前我国颁布的《物权法》、《合同法》等法律均明确地区分了总则和分则，其总分关系较为明确、条理较为清晰，但《侵权责任法》并没有对此予以明确规定。因此，有必要根据立法精神和制度体系进行系统的梳理和解读，以增进对侵权责任法

<sup>①</sup> 参见 [日] 松尾弘：《民法的体系》，应庆义塾大学出版社 2005 年版，第 13 页。

规范的体系化理解和准确适用。

成文法的理性在于逻辑，此种逻辑性表现在形式上是多方面的，其中一点便是形成一个法律规则的体系化整体。在这一整体之中，不仅存在着形式上的体系，而且存在着内在的体系。<sup>①</sup>就《侵权责任法》的内在体系而言，其也存在着一根“中心轴”。成文法的体系正是围绕着“中心轴”才得以将各项具体制度和规范按照逻辑顺序展开。也正是基于其“中心轴”，整个民法典的体系才得以构建，其条文内容才易于为人们所了解和掌握。讨论《侵权责任法》体系的分则，必然要求寻找分则体系得以逻辑展开的“中心轴”。笔者认为，侵权责任法基本归责原则发挥了分则体系构建的“中心轴”功能。尤其是过错推定和严格责任归责原则发挥了中心轴的核心功能，除医疗损害责任（第七章）外，分则中从第五章至第十一章的主要制度都是围绕过错推定归责原则或者严格责任归责原则展开的。正是从这个意义上说，我国《侵权责任法》分则主要是适用于过错责任之外的特殊归责原则的侵权责任形态，这些特殊侵权责任，与一般的侵权责任形态的主要区别就表现在归责原则上的特殊性，即一般侵权责任形态主要是以过错作为主要的判断标准，而特殊的侵权责任则不以过错作为承担责任的主要判断标准。因此，我们可以将归责原则称为支撑侵权责任法分则的体系的中心。但这并不是说，《侵权责任法》分则完全是围绕归责原则展开的。事实上，由于侵权责任形态多样、责任主体关系复杂，除了从归责原则这一主要层面展开侵权责任法分则的体系之外，分则第四章是从另一个层面展开的，即围绕“责任主体”展开，旨在对行为主体与责任主体相分离的情形下不同主体间责任关系进行确定。《侵权责任法》分则正是通过对适用特殊归责原则和责任主体具有特殊性的责任的类型化，而构建起来的。我们之所以需要设立分则，也正是应当从这几个方面入手来考察其必要性。

#### （一）关于适用特殊归责原则的责任形态

我国《侵权责任法》的内容体系主要是基于归责原则所构建起来的。更确切地说，《侵权责任法》的分则实际上是根据特殊的归责原则来构建的，其所规定的特殊侵权责任基本上都是采用特殊的归责原则。具体来说，一是

---

<sup>①</sup> 关于成文法的体系化及其内外体系的详细介绍，请参见王利明：《民法典体系研究》，中国人民大学出版社2009年版。

围绕过错推定责任展开的机动车交通事故责任（第六章）和物件损害责任（第十一章）。在这两类责任中，损害发生后，机动车一方、物件所有人和管理人首先被推定存在过错，如果其不能通过举证推翻此种推定，则其需要承担赔偿责任，反之则无须承担侵权责任。而第七章医疗损害责任虽然适用过错责任，但在法定的情形下，也适用过错推定责任（参见《侵权责任法》第58条）。二是围绕严格责任展开的产品责任（第五章）、环境污染责任（第八章）、高度危险责任（第九章）以及饲养动物损害责任（第十章）。在这些责任类型中，只要受害人因不合格产品、环境污染物、高度危险物和饲养动物遭受了损害，无论行为人是否有过错，受害人都可以请求其承担侵权责任。通过归责原则来构建侵权责任的体系，以多元的归责原则统领一般侵权和特殊侵权的不同类型，从而整合为统一的责任体系，这是我国《侵权责任法》鲜明的本国特色的体现。为了保证归责原则的一致性，《侵权责任法》甚至在一定程度上未考虑其他方面的体系性，例如，第十一章虽然名为“物件损害责任”，但是其中的第91条第1款规定的施工人在公共场所或者道路上施工致人损害这一危险行为致害的类型，这一责任本质上并不属于物件致害，而是行为致害，但是因为其在归责原则上仍然适用过错推定责任，故《侵权责任法》仍然将其置于“物件损害责任”中加以规定。

分则中所规定的特殊侵权，不同于一般侵权之处在于其主体、构成要件、免责事由、责任承担方式等方面具有特殊性。但是，根本的原因是归责原则的特殊性。这主要是因为：一方面，无论是过错推定责任还是严格责任，都在一定程度上加重了行为人的责任。在保护行为自由与保护公民人身财产权益的利益平衡器上，特殊归责原则向受害人救济作出了倾斜。较之于过错责任，特殊侵权适用的归责原则实际上加重了行为人的责任。但为了防止不当地限制人们的行为自由，法律就有必要对适用特殊归责原则的范围予以限制。另一方面，如果归责原则不具有特殊性，其列举的意义似乎就不复存在，完全可以通过侵权责任法的一般条款来解决。现实生活中的绝大多数侵权责任规则具有很大的共通性，即都以过错为构成要件，通过规定过错责任一般条款，可以将大量的侵权纳入其中，避免规则的重复和烦琐。基于过错责任原则而在总则中规定免责事由、减轻责任的事由以及适用过错责任的



数人侵权形态等，基本上可以解决实践中的大部分侵权形态所应当解决的问题，而不必在分则中再重复加以规定，从而实现立法的简约。另外，我们还应看到，特殊侵权在构成要件、免责事由、责任承担等方面的特殊性，是由归责原则的特殊性所决定的。例如，高度危险责任的构成要件具有特殊性，采取了严格责任，如某些高度危险责任不以不可抗力为其免责事由。由此也决定了有必要在过错责任之外，单独规定一些重要的特殊侵权责任形态。特殊侵权类型之所以得以特别规定，就在于其难以由过错侵权一般规定加以调整和涵盖，才有必要加以类型化，并通过类型化而构建侵权责任法的分则体系。

法谚有云，“一切规定，莫不有其例外（*Omnis regula suas patitur exceptiones*）”<sup>①</sup>。无论是适用过错推定责任的侵权类型，还是适用严格责任的侵权类型，都可能存在一些特别因素需要专门考虑。我们说侵权责任法分则主要依据归责原则来构建，但这并非没有例外。《侵权责任法》第七章对医疗损害责任作了专门规定，且主要是适用过错责任，就属于此种例外情况。此种例外的正当性在于：一方面，医疗损害责任在实践中频频发生，医患纠纷占据侵权案件的较大比重，而原有的处理医疗纠纷的规则不完全合理，有必要在《侵权责任法》中加以专门规定。另一方面，导致医疗侵权损害的医疗行为本身具有极强的专业性，此类侵权中的过错证明和责任的减免事由也随之呈现出强烈的专业性，即便是专业的律师和法官也难以凭借普通的生活经验予以判断，因此，需要法律加以明确规定，以便于法律适用。当然，由于医疗损害的发生原因比较复杂，在一般的诊疗活动致害之外，还存在医疗机构及其工作人员违反保护性法律导致损害以及因药品、消毒药剂、医疗器械的缺陷或者输入不合格的血液造成损害的情形，而这些情形并不能单纯地、一律适用过错责任。因此，《侵权责任法》第58条、第59条分别对其规定了过错推定责任和无过错责任。可见，从医疗侵权整体上看，其并非一律适用过错责任。

需要强调的是，尽管《侵权责任法》分则体系主要围绕过错推定责任和严格责任原则而展开，但这两种归责原则并不是泾渭分明的，相反，这两个

<sup>①</sup> 郑玉波：《法谚》（一），法律出版社2007年版，第25页。