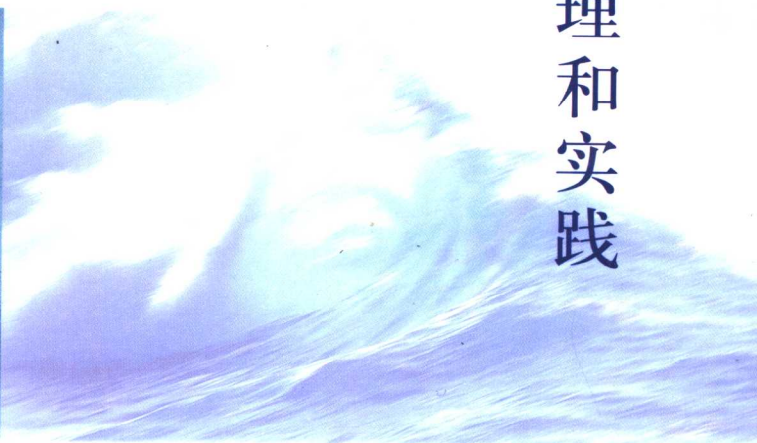
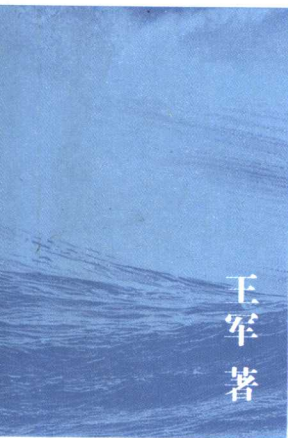


侵权法上 严格责任的原理和实践

王军 著

国家“十五”工程
教育部人文社会科学研究项目

The Principles and Practice of Strict Liability in Tort Law



侵权法上 严格责任的原理和实践

 法律出版社
LAW PRESS · CHINA

国家『十五』『211工程』课题项目
教育部人文社会科学研究项目

王军 著

The Principles and Practice of Strict Liability in Tort Law

图书在版编目(CIP)数据

侵权法上严格责任的原理和实践 / 王军著. — 北京:

法律出版社, 2006. 4

ISBN 7 - 5036 - 6254 - 9

I. 侵… II. 王… III. 侵权行为—民事责任—研究—中国

IV. D923.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2006)第 023039 号

© 法律出版社·中国

侵权法上严格责任的
原理和实践

王 军 著

责任编辑 陈 怡

刘彦洋

装帧设计 乔智炜

开本 A5

版本 2006 年 4 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 12.75 字数 305 千

印次 2006 年 4 月第 1 次印刷

编辑统筹 法学学术出版分社

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

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

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

苏州公司/0512-65193110

书号: ISBN 7 - 5036 - 6254 - 9/D · 5971

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)

前 言

对于一本书的作者来说,最没有把握的是,他所写的,是不是一本好书。这是一种只能由社会予以评价的事情。可是,对他来说,最清楚不过的是,他在撰写一本书时投入了多少劳动。与笔者过去的所作相比,笔者在撰写本书的过程中投入的时间和精力,真是太多太多了,可能5倍于过去在一本书上的投入,也可能还要多。这首先是由于,涉及本书的研究对象,可读的东西比较过去大大地丰富了。其次是因为,本书中所作的讨论,与其说是在研究法律,不如说是在研究法律背后的那些支撑着它的东西。这使本书的研究和讨论变得十分艰难。再次,本书的目标,不仅旨在得出学理上的结论,而且希望能够为我国即将开始的侵权法的起草提出立法建议,因而必须把笔者的观点进一步提炼为法律规则的形式。这无疑进一步增加了研究和写作的难度。

在本书即将出版之际,笔者真诚地希望,国内外同仁能就本书中表达的尚欠稳妥的观点提出商

權,就书中尚存的错误提出直言的批评。

2004年夏至2005年春,笔者有幸作为 Fulbright 研修学者去美国哈佛大学东亚法律研究中心从事本书课题的研究。本书的后半部分即是在那里完成的。笔者在此对该中心就本书的写作在各方面给予的帮助深致谢意。

王 军

2006年元月

于对外经济贸易大学

目 录

引言 / 1

一、本书的主题和研究范围(§ 1) /1

二、本书研究的意义(§ 2) /1

三、本书的研究方法(§ 3) /2

四、本书利用的资料(§ 4) /3

第一章 严格责任的概念 /4

第一节 严格责任的内涵 /4

一、词语的由来(§ 5) /4

二、词语的内涵(§ 6) /4

第二节 严格责任的外延 /5

一、概述(§ 7) /5

二、绝对责任(§ 8) /5

三、监管者责任(§ 9) /6

四、缺陷责任(§ 10) /7

五、违约责任(§ 11) /8

六、过错推定(§ 12) /9

七、“情况不言自明”(§ 13) /10

八、“高度注意义务”(§ 14) /11

九、总结(§ 15) / 11

第二章 严格责任的沿革 /13

第一节 古代社会 /13

一、概述(§ 16) /13

二、《汉穆拉比法典》(§ 17) /14

三、《赫梯法典》(§ 18) /16

四、《摩奴法典》(§ 19) /17

五、罗马法(§ 20) /20

六、英国法(§ 21) /23

七、古代社会严格责任的发展概况(§ 22) /34

第二节 近代社会 /35

一、概述(§ 23) /35

二、英国和美国(§ 24) /35

三、法国(§ 25) /38

四、德国和日本(§ 26) /40

五、近代社会过错责任的发展概况(§ 27) /42

第三节 现代社会 /42

一、概述(§ 28) /42

二、英国(§ 29) /43

三、美国(§ 30) /49

四、法国(§ 31) /65

五、德国(§ 32) /70

六、日本(§ 33) /81

七、现代社会严格责任的发展概况(§ 34) /93

第三章 严格责任的原理 /94

第一节 古代社会严格责任的原理 /94

一、原理之一：威慑手段(§ 35) /94	
二、原理之二：人的自然本性(§ 36) /95	
第二节 近代社会严格责任的原理 /101	
一、学术观点的分歧(§ 37) /101	
二、过错责任兴盛的原因(§ 38) /103	
第三节 现代社会：严格责任原理的总结 /104	
一、现代社会生活中危险因素的增加(§ 39) /104	
二、现代社会保险业的发展(§ 40) /113	
三、各国法晚近发展的动向及其对我们的启示(§ 41) /115	
四、总结(§ 42) /127	
 第四章 行为人可获得免责的事由 /130	
第一节 概述 /130	
第二节 各国法上的制度 /131	
一、英国(§ 43) /131	
二、美国(§ 44) /135	
三、法国(§ 45) /141	
四、德国(§ 46) /146	
五、日本(§ 47) /150	
第三节 比较和分析 /152	
一、损害由外力引发可否作为免责事由(§ 48) /152	
二、原告已承担风险可否作为免责事由(§ 49) /155	
三、原告的过错可否成为免责的事由(§ 50) /156	
四、履行公共职责可否成为免责的事由(§ 51) /159	
五、原告的共同受益可否作为免责的事由(§ 52) /160	
六、对危险已给予警告可否作为免责的事由(§ 53) /161	
七、总结(§ 54) /161	
 第五章 饲养动物引起损害时的责任 /165	
第一节 概述 /165	

第二节 各国法上的制度 /165

一、《汉穆拉比法典》(§ 55) /165

二、古罗马(§ 56) /166

三、英国(§ 57) /166

四、美国(§ 58) /171

五、法国(§ 59) /173

六、德国(§ 60) /175

七、日本(§ 61) /178

第三节 比较和分析 /180

一、一般性的归责原则(§ 62) /180

二、动物致害时的责任人(§ 63) /182

三、适用严格责任的原理(§ 64) /186

四、动物致害时的免责条件(§ 65) /188

五、微生物致害时保有者的责任(§ 66) /191

六、总结(§ 66 - 1) /192

第六章 物引起损害时的责任 /194

第一节 概述 /194

第二节 各国法上的制度 /195

一、古罗马(§ 67) /195

二、英国(§ 68) /197

三、美国(§ 69) /214

四、法国(§ 70) /243

五、德国和日本(§ 71) /254

第三节 比较与分析 /254

一、确认“物引起的损害”的意义(§ 72) /254

二、由不动产引起的损害(§ 73) /256

三、由动产引起的损害(§ 74) /284

四、总结(§ 75) /290

第七章 中国侵权法中严格责任制度的构建 /291

第一节 严格责任应占的比重 /291

一、概述(§ 76) /291

二、历史的分析(§ 77) /292

三、传统文化的比较(§ 78) /293

四、中国国情分析(§ 79) /295

五、总结(§ 80) /295

第二节 施加严格责任的标准 /296

一、立法和司法实践的现状(§ 81) /296

二、关于危险程度的讨论(§ 82) /299

三、高程度危险的构成(§ 83) /301

四、总结(§ 84) /309

第三节 免除或减轻责任的事由 /310

一、立法和司法实践的现状(§ 85) /310

二、免责体系的构建(§ 86) /314

三、总结(§ 87) /322

第四节 饲养动物引起损害时的责任 /323

一、立法和司法实践的现状(§ 88) /323

二、归责原则(§ 89) /325

三、责任人的确定(§ 90) /325

四、适用严格责任的原理(§ 91) /326

五、免责条件(§ 92) /326

六、微生物致害的后果(§ 93) /328

七、总结(§ 94) /328

第五节 物引起损害时的责任 /329

一、立法和司法实践的现状(§ 95) /329

二、有关不动产致害的一般规则(§ 96) /333

三、占有者对合法进入者的责任(§ 97) /343

四、占有者对非法进入者的责任(§ 98) /347

五、占有者对其他人的责任(§ 99) /350

六、出租人对承租人以及卖方对买方的责任(§ 100) /353

七、动产引起损害时的责任(§ 101) /354

结束语 /356

一、本书对侵权法研究的贡献(§ 102) /356

二、对未来的展望(§ 103) /359

索引 /361

细 目

引言 /1

一、本书的主题和研究范围(§ 1) /1

二、本书研究的意义(§ 2) /1

三、本书的研究方法(§ 3) /2

四、本书利用的资料(§ 4) /3

第一章 严格责任的概念 /4

第一节 严格责任的内涵 /4

一、词语的由来(§ 5) /4

二、词语的内涵(§ 6) /4

第二节 严格责任的外延 /5

一、概述(§ 7) /5

二、绝对责任(§ 8) /5

三、监管者责任(§ 9) /6

四、缺陷责任(§ 10) /7

五、违约责任(§ 11) /8

六、过错推定(§ 12) /9

七、“情况不言自明”(§ 13) /10

八、“高度注意义务”(§ 14) /11

九、总结(§ 15) /11

第二章 严格责任的沿革 /13

第一节 古代社会 /13

一、概述(§ 16) /13

二、《汉穆拉比法典》(§ 17) /14

(一) 简介(§ 17.1) /14

(二) 医生的责任(§ 17.2) /14

(三) 船工的责任(§ 17.3) /15

(四) 牲畜的承租人的责任(§ 17.4) /15

(五) 牲畜致害时的责任(§ 17.5) /15

(六) 过错推定的萌芽(§ 17.6) /15

(七) 小结(§ 17.7) /16

三、《赫梯法典》(§ 18) /16

(一) 简介(§ 18.1) /16

(二) 单一的归责原则(§ 18.2) /17

(三) 小结(§ 18.3) /17

四、《摩奴法典》(§ 19) /17

(一) 简介(§ 19.1) /17

(二) 牧人的责任(§ 19.2) /18

(三) 车、车夫和车主的责任(§ 19.3) /18

(四) 船夫的责任(§ 19.4) /19

(五) 有关人身伤害和财产损失的责任(§ 19.5) /19

(六) 小结(§ 19.6) /19

五、罗马法(§ 20) /20

(一) 简介(§ 20.1) /20

(二) 准私犯之债(§ 20.2) /20

(三) 罗马法上的过错(§ 20.3) /21

(四) 适用严格责任的诉讼(§ 20.4) /22

1. 落下物或投掷物致害(§ 20.4.1)	/22
2. 放置物或悬挂物致害(§ 20.4.2)	/22
3. 对属员的行为的责任(§ 20.4.3)	/22
4. 动物致害(§ 20.4.4)	/23
(五)小结(§ 20.5)	/23
六、英国法(§ 21)	/23
(一)简介(§ 21.1)	/23
(二)令状制度(§ 21.2)	/24
(三)两种令状的区别(§ 21.3)	/25
(四)直接暴力侵害之诉与严格责任的产生(§ 21.4)	/26
(五)严格责任的统治与过失责任的扩展(§ 21.5)	/27
1. 荆棘案(15 世纪)(§ 21.5.1)	/27
2. 什一税案(16 世纪)(§ 21.5.2)	/28
3. 韦弗案和吉本斯案(17 世纪)(§ 21.5.3)	/29
4. 斯科特案(18 世纪)(§ 21.5.4)	/31
(六)小结(§ 21.6)	/33
七、古代社会严格责任的发展概况(§ 22)	/34
第二节 近代社会	/35
一、概述(§ 23)	/35
二、英国和美国(§ 24)	/35
(一)威廉斯案与过失责任的发展(§ 24.1)	/35
(二)传统诉讼程式的衰落(§ 24.2)	/37
(三)传统严格责任的衰亡(§ 24.3)	/37
三、法国(§ 25)	/38
四、德国和日本(§ 26)	/40
五、近代社会过错责任的发展概况(§ 27)	/42
第三节 现代社会	/42
一、概述(§ 28)	/42
二、英国(§ 29)	/43
(一)赖兰茨案(§ 29.1)	/43
(二)赖兰茨案在英国的影响(§ 29.2)	/45

(三) 里德案和剑桥水公司案(§ 29.3) /47

(四) 小结(§ 29.4) /48

三、美国(§ 30) /49

(一) 赖兰茨案与“超常危险活动”理论(§ 30.1) /49

1. “超常危险活动”理论的产生(§ 30.1.1) /49

2. “超常危险活动”理论在美国的传播(§ 30.1.2) /50

3. 法院对“非自然的利用”和“超常危险活动”理论的运用(§ 30.1.3) /51

(二) 《侵权法重述》阐述的原则(§ 30.2) /54

1. 《第二次侵权法重述》的规定(§ 30.2.1) /54

2. 法院对“6种因素”的运用(§ 30.2.2) /55

(三) 小结(§ 30.3) /64

四、法国(§ 31) /65

(一) 20世纪30年代以前严格责任的发展(§ 31.1) /65

(二) 物的监管者责任的确立(§ 31.2) /67

(三) 监管者责任的发展(§ 31.3) /68

(四) 小结(§ 31.4) /70

五、德国(§ 32) /70

(一) 有关的特别立法的发展(§ 32.1) /70

(二) 法院的作用(§ 32.2) /72

1. 法院的一般立场(§ 32.2.1) /72

2. 扩大严格责任的例外判决(§ 32.2.2) /75

(三) 物引起损害时的责任(§ 32.3) /77

1. 建筑物引起的损害(§ 32.3.1) /77

2. 一般的物引起的损害(§ 32.3.2) /78

3. 对受害人的合同保护(§ 32.3.3) /79

(四) 小结(§ 32.4) /80

六、日本(§ 33) /81

(一) 民法典中有关“特殊侵权行为”的条款(§ 33.1) /81

(二) 有关的特别立法的发展(§ 33.2) /83

(三) “土地工作物”占有者或所有者的责任(§ 33.3) /84

1. 概述(§ 33.3.1) /84

2. 土地工作物的范围(§ 33.3.2) /84
3. 设置或保存上的瑕疵(§ 33.3.3) /85
4. 土地工作物责任的扩展与限制(§ 33.3.4) /90
- (四) 小结(§ 33.4) /92
- 七、现代社会严格责任的发展概况(§ 34) /93

第三章 严格责任的原理 /94

第一节 古代社会严格责任的原理 /94

- 一、原理之一:威慑手段(§ 35) /94
- 二、原理之二:人的自然本性(§ 36) /95
 - (一)“君意”与“民意”(§ 36.1) /95
 - (二)人的自然本性与法的构建(§ 36.2) /96
 - (三)人的自然本性的含义(§ 36.3) /97
 - (四)人的自然本性与侵权归责原则(§ 36.4) /98

第二节 近代社会严格责任的原理 /101

- 一、学术观点的分歧(§ 37) /101
- 二、过错责任兴盛的原因(§ 38) /103

第三节 现代社会:严格责任原理的总结 /104

- 一、现代社会生活中危险因素的增加(§ 39) /104
 - (一)危险理论的广泛传播和运用(§ 39.1) /104
 - (二)对危险行为施加严格责任的理由(§ 39.2) /108
 1. 让行为人自己承担其招致的风险(§ 39.2.1) /108
 2. 利益的所归之处亦为损失的归属之所(§ 39.2.2) /109
 3. 让最有能力承受风险的人承担风险(§ 39.2.3) /109
 4. 有助于减少危险活动或抑制其有害后果(§ 39.2.4) /110
 5. 让招致“缺乏对等的风险”的一方承担责任(§ 39.2.5) /110
 - (三)危险理论的不足(§ 39.3) /111
- 二、现代保险业的发展(§ 40) /113
 - (一)保险业的发展及其与严格责任的关系(§ 40.1) /113
 - (二)保险业作用的局限(§ 40.2) /114

三、各国法晚近发展的动向及其对我们的启示(§41)/115

(一) 美国法 (§41.1)/115

1. 斯通案 (§41.1.1)/115
2. 对该案的分析 (§41.1.2)/117
3. 小结 (§41.1.3)/117

(二) 美国法 (§41.2)/118

1. 印第安纳港区铁路公司案 (§41.2.1)/118
2. 关于该案的分析 (§41.2.2)/120
3. 小结 (§41.2.3)/121

(三) 法国法 (§41.3)/121

1. 一些近期的案例及其评论 (§41.3.1)/121
2. 小结 (§41.3.2)/123

(四) 德国法 (§41.4)/123

1. 制定法的发展 (§41.4.1)/123
2. 小结 (§41.4.2)/125

(五) 日本法 (§41.5)/126

1. 熊本水俣病事件 (§41.5.1)/126
2. 对该案的分析 (§41.5.2)/127
3. 小结 (§41.5.3)/127

四、总结 (§42)/127

第四章 行为人可获得免责的事由/130

第一节 概述/130

第二节 各国法上的制度/131

一、英国 (§43)/131

- (一) 概述 (§43.1)/131
- (二) 原告的同意 (§43.2)/131
- (三) 原告与被告共同受益 (§43.3)/132
- (四) 第三人的行为 (§43.4)/132
- (五) “上天的行为”(Act of God) (§43.5)/132
- (六) 原告的过错 (§43.6)/134