

## 第二章 侵权行为

- 第一节 侵权行为

- 一、含义

- (一) 侵害他人受保护之民事权益，依法应当承担侵权责任的行为
- (二) 法律事实中的事实行为——不法的事实行为

- 法律事实

- 1、行为

- 表示行为

- 法律行为
- 准法律行为

- 事实行为

- 侵权行为
- 其他事实行为

- 2、事件

- 二、分类

- (一) 一般&特殊——适用归责原则不同

- 1、标准：

- 过错责任为原则，无过错责任（危险责任）/过错推定责任为例外
  - 无过错责任：eg.监护人责任32，用人者~35,34（1），环境污染~第八章.....
  - 过错推定责任：eg.无民事行为能力人受害时教育机构的责任38，动物园之动物致害~81.....

- 2、区分意义

- (1) 保障赔偿不能——有无强制责任保险
  - 无过错状态下，侵权行为极易成立，需要合理的保障制度预防侵权人的赔偿不能
- (2) 缓和侵权负担——有无最高赔偿限额
  - 极易成立，缓和在这种情况下无过错却要承担责任的侵权人的负担
  - 对侵权人一方也有特殊考量，赔到一定程度即不再赔偿

- (二) 自己责任&替代责任

- 1、标准：加害人是否自行承担侵权责任

- 基于"责任自负"的基本理念；自己责任为原则，替代责任为例外
  - 自己责任——每个人都为，且仅为自己的行为负责——侵权法基本原则
  - 大多数侵权行为都是自己责任的侵权行为
    - eg.甲驾驶机动车将违章穿越马路的骑自行车乙撞伤，乙自负责任

- 替代责任——转承责任/为他人的行为负责——对他人的加害行为负责
  - eg.5岁小孩撞到3岁小孩, **监护人负责**
  - eg.领导指派甲去机场接人, 返回途中撞伤了路人丙, **用人者责任**
  - eg.国家为其错案审判赔偿, 国家赔偿责任 (为其公务员担责), **国家责任**
- 2、区分意义
  - (1) 归责原则不同 (过错/无过错)
  - (2) 举证责任不同
- (三) 人造成损害&物件致害
  - 1、标准: 人/物
  - 2、区分意义
    - (1) 归责原则不同
    - (2) 责任主体不同 (所有人、管理人、使用人)
      - eg.乙租甲房, 乙放在房内阳台上的空酒瓶掉下将丙砸伤
      - eg. ~, 甲放的酒瓶, 乙不慎将其撞下/风将其刮下, ~
- (四) 单独&多数人
  - 1、标准: 侵权行为主体及承担责任方式不同
    - 多数人侵权
      - 共同侵权行为
        - 共同加害行为8, 教唆帮助行为9, 共同危险行为10
      - 无意思联络的数人侵权
        - 连带责任型11, 按份责任型12
  - 2、区分意义
    - (1) 行为主体与责任主体的数量不同
    - (2) 责任承担方式不同
      - eg.甲乙共同骗取丙的财物, 将丙打伤后逃跑
        - 甲乙之间有犯意联络, 承担连带责任
- (五) 作为&不作为
  - 1、标准: 加害行为的形态不同
    - 作为——不应为而为, 违反不得侵害他人合法权益的不作为义务而致人损害的侵权行为
      - eg.同学下课互殴打掉门牙
    - 不作为——应为而不为, 对他人负有一定的法定/约定的作为义务, 因其未履行/未适当履行而致人损害的侵权行为
      - eg.超市被劫报警, 警察迟迟不出警导致被洗劫一空
  - 2、区分意义

- (1) 过错认定方法不同
  - 作为——行为过错
  - 不作为——没有履行应当履行的义务过错，消极地侵权
- (2) 因果关系的判断方法不同
  - 作为的侵权：作为→结果，不作为则无侵权结果
  - 不作为的侵权：不作为→结果，作为即履行义务则无侵权结果
- 第二节 侵权行为与债的其他发生原因
  - 一、侵权行为与违约行为
    - (一) 区别
      - 1、违反的义务和权利不同
        - (1) 法定、约定
        - (2) 绝对、相对
        - (3) 不作为、作为
        - (4) 绝对权、相对权
      - 2、责任成立要件不同
        - 侵权责任具有特定性，是否获利无关紧要
        - 违约责任，是否获利，有偿无偿，影响
      - 3、责任目的不同
        - 侵权责任——既有利益的保护
        - 违约责任——期待利益的保护
      - 4、精神损害赔偿
        - 侵权可以
        - 违约酌情
      - 5、辅助人责任不同
        - 雇主适用无过错责任，所以雇员（辅助人）是否有过错，在所不问
        - 债务履行辅助人（使者、受托人等）的过错=债务人的过错
      - 6、赔偿目的不同
        - 侵权——恢复无侵权时的原装
        - 违约——促成履行完成时的状态
    - (二) 侵权责任与违约责任的竞合
      - 1、发生前提
        - (1) 侵权人与被侵权人之间有合同关系
        - (2) 侵权人的侵权行为同时也是违约行为（符合侵权构成要件+违约责任要件）
          - 典186因当事人一方的违约行为，损害对方人身权益、财产权益的，受损害方有权请求其承担违约责任/侵权责任

- (3) 侵权人与违约人是同一人，且基于同一事由
- 2、我国——请求权自由竞合说
  - (1) 同时共存
    - 一行为同时构成违约与侵权，产生违约赔偿请求权+侵权赔偿请求权
  - (2) 择一行使，后果自负
    - 诉讼中，原告有权择一行使，最迟可在一审开庭前变更自己的请求权，但是一旦选择就不能再更换。即便最终这个请求权未能实现，也不能再以另一个请求权重新起诉/上诉
  - (3) 权由一致
    - 法院以当事人选择的请求权确定案由
  - 区分：原告对于两个不同的被告享有不同的请求权≠请求权竞合
    - eg.出租车撞大货车案
      - 乘车人甲对出租车和大货车分别享有请求权——不竞合
      - 甲对出租车享有违约和侵权请求权——竞合
- 二、侵权行为与无因管理
  - (一) 区别
    - 1、功能不同
      - 侵权——填补、预防损害
      - 无管——鼓励互相帮助
    - 2、权利义务内容不同
      - 侵权——侵权关系
      - 无管——法定债权债务关系
    - 3、赔偿范围不同
      - 侵权——精神+财产
      - 无管——**财产**合理支出损失，需返还
  - (二) 联系
    - 1、正当无管不构成侵权行为
    - 2、不正当无管**原则上**属于侵权行为，需承担侵权责任
    - 3、but，正当与不正当无管，其管理人侵权责任都会受到适当的减轻。只有**当故意，重大**过失时，才承担全部责任（故意、重大；过失、轻微）
      - eg.甲破贵门扑灭邻居浓烟案
        - 事前得知贵门——较小的侵权责任
        - 事前不知贵门/无其他选择余地——无侵权责任
- 三、侵权行为与不当得利
  - (一) 区别
    - 1、功能不同

- 侵权——补偿
- 不得——消除（恢复利益不当转移之前的状态）
- 2、责任成立
  - 侵权——需要过错
  - 不得——不需过错
    - eg.超市多找零案
      - 即便消费者没有过错，但是如果多拿钱，即为不当得利，需承担一定责任
- 3、损害标准 典1187
  - 侵权——精神+财产损害
  - 不得——财产损害
- 4、善意/恶意是否有影响
  - 侵权——不存在善意恶意
  - 不得——存在（如恶意且造成损害，适当加重惩罚）

以上内容整理于 [幕布文档](#)