

第一章 第二节

- 基础理论 导论

- 地位——独立法律部门。

- 2009.12.26通过，2010.7.1实施
 - 《民法典》独立成编，侵权责任编

- 特点——两个

- 侵权责任**构成要件**（加害行为、侵害/损害结果、因果关系、过错）+责任承担
 - 共同**规则**+特殊规则（免责事由：自担风险、正当防卫、紧急避险）

- 一、侵权法概述

- 概念

- 侵权法/侵权行为法，民法重要组成部分，规定侵权**责任构成**和侵权责任**承担问题**
 - 狭义：形式意义上的：《侵权责任法》
 - 广义：实质意义上的：所有规范侵权行为之构成要件及法律后果的法律规范的总称

- 特征

- 1、私法
 - 调整平等主体之间的民事权利义务关系
 - 2、强行法
 - 与意定之债（合同）相比，侵权法也调整法定之债（侵权、无因管理、不当得利）

- 二、我国侵权责任法律体系

- 基本法 特别法
 - 宣示性法律不能直接引用，引至性法条使我们有正当性去适用特殊条款

- 三、侵权责任法法律渊源

- 宪法、法律、立法解释、司法解释（细枝末节的参考）、指导性案例（指路捷径，审判层级，但有争议）

- 四、在民法中的地位

- 独立成编——助其发展，维护法律刚性和弹性的统一
 - 意义重大
 - 确立侵权领域公因式（共通的法律规则）
 - 设定基本精神和理念，有效规制侵权责任特别法
 - 与其他部分
 - 与“债法总则”（我国散见于各法律中）
 - 意定、法定之债公因式

- 与人格权法
 - 不同于 (1) 规定于民法总则-瑞士 (2) 规定于侵权法部分-德日, 我国独立成编
- 与物权法
 - 物权——绝对权; 侵权的大部分保护对象——绝对权
 - 物权法中的一些规则改变了侵权法的基本规则 (侵权法更为一丝不苟)
 - 相邻关系, 物权法强调必要容忍, 侵权法则不能过线
 - 楼道堆垃圾, 物权法认为可供通行即可, 侵权法要求排除妨碍
- 与合同法
 - 相互补充
 - 纯粹经济损失 (交易前期待利益等) 在合同法中无法获得补救, 可借助侵权法。反之亦然。
 - 相互影响
 - 侵权责任和合同违约责任可竞合 (公交车碰撞损害乘客案)

• 五、目标

- 1、**协调自由与安全**——侵权责任法应当对自由与安全进行均衡、恰当的保护
 - 无义务则无责任
 - 自由是权利的发展和行使, 安全则是权利的保护
 - 无损害则无侵权, but有损害不一定有侵权 (构成要件主观过错)
- 2、**方法**
 - 以“**过错责任原则**”作为最基本的归责原则——无过错则无侵权
 - 区分客体不同保护——民事权利? 民事利益?
 - 权利 (绝对>相对) >利益
 - 权利有法律承认、确认, 保护力度大, 利益次之

• 六、功能

- 1164 本编调整因侵害民事权益产生的民事关系
- 1、补偿功能
 - 侵权法的首要功能, 侵权责任法具有填补被侵权人所遭受的损害的作用
 - 损害多少, 赔偿多少, 损失计算方式细化, 不使被侵权人从中获益——“填平原则”
 - eg. 撞到损害手机案——财产权
 - eg. 插队者恼羞成怒打人案——健康权、身体权
- 实现方式 (事后) ——侵权人
 - 1、与其他法律制度 (如保险制度) 共同实现补偿的功能
 - 2、损失的转移与分散 (社会成本理念, 防止侵权人因侵权而破产)
- 体现

- 1、民事责任优先原则（187）
 - 2、多数人侵权责任制度
 - 3、明确了财产损害赔偿的范围与计算标准
 - 4、肯定了精神损害赔偿（1183）
- 2、预防功能
 - 阻止/威慑功能，具有预防侵权行为发生的作用
 - 实现方式（事前）——被侵权人
 - eg.网站上传游戏——要求删除，不使侵害进一步扩大
 - 体现
 - （1）规定了预防性保护措施（停止侵害、排除妨碍、消除危险等）——减少事后补救的社会成本
 - （2）依据危险程度为行为人确立了不同程度的注意义务——高于一般常人
 - （3）确立了缺陷产品的召回制度¹²⁰⁶
 - （4）惩罚性赔偿的预防作用¹²⁰⁷——高额赔偿的威慑
- 3、惩罚功能
- 七、体系
 - 总则
 - 一般规定
 - 责任构成与责任方式
 - 减责与免责事由
 - 分则
 - 特殊侵权行为
 - 热点侵权行为
 - 一般条款
 - 侵权法中规定过错责任原则的法律条款
 - 类型化
 - 第一种：适用无过错原则与过错推定责任的侵权行为（法律预先设定被告有过错，被告需举证自己无过错）
 - 第二种：立法者特别关注的侵权行为
- 八、损害的综合补救体系——侵权责任法从不是单打独斗（现在也已经被吸纳入民法典）
 - 原因——因赔偿而导致过错人破产，不利于社会总体效率
 - （一）发展演变
 - 现代社会之前，补救损害功能有限
 - 20世纪以来，多方面补救体系逐渐形成
 - 认识

- 个人损害→社会损害——损害是社会飞速发展过程中不可避免的
- 保险制度和赔偿基金制度（先赔偿，减少损害，再慢慢追责）的兴起——多方面弥补侵权责任制度的不足
- 西方发达国家的补救体系
 - 侵权责任+商业保险+强制责任保险+社会保障制度
- （二）我国
 - 1、法律和司法解释——民总、民通、产品质量法、消法、道交法、国家赔偿法、精神损害赔偿解释
 - 2、商业保险与强制责任保险
 - 3、社会保险
 - 4、犯罪被害人保护制度
 - 保护人民权益的社会保障与司法保护制度——由国家赔偿因他人犯罪行为而死亡的受害人的遗属/遭受严重伤害的犯罪被害人的损失
 - 我国目前地方性（《宁夏回族自治区刑事被害人困难救助条例》），不是全国性
 - 5、赔偿基金
 - （1）道路交通事故社会救助基金——《道交》17
 - （2）证券投资者保护基金——《证券法》134
 - （3）油污损害赔偿基金——《海洋环境保护法》66
 - （4）公正赔偿基金——《~试办法》2

以上内容整理于 [幕布文档](#)