



西南政法大学  
SOUTHWEST UNIVERSITY OF POLITICAL SCIENCE & LAW  
博学笃行 厚德重法

民法分论

# 第十九讲 侵权责任法

## (二)

侯国跃 教授

西南政法大学民商法学院

## 第二节 侵权责任的构成

[美]Holmes：良好的法律应让损失停留于其发生之处，除非有**特别干预的理由存在**。





## 本节内容：

一、归责原则

二、构成要件

三、抗辩事由



## 一、归责原则

法院判决被告承担侵权责任的依据？

过错责任；无过错责任

法规\侵权责任法.doc (6-7)

1. 一般情况下，有过错就要承担侵权责任（无过错即无责任）

2. 特殊情况下，无论有无过错，均要承担侵权责任（以法律明文规定为限）



## 注意：一般条款与具体条款的关系及 适用

1. 第 6 条第一款的适用
2. 第 6 条第二款和第 7 条的适用
- 区别
3. 侵权法与刑法的区别



## 二、侵权责任的构成要件

### （一）承担侵权责任的一般条件

1. 不法作为

2. 过错

3. 损害

4. 因果关系

链接：三要件说与四要件说的争论



## 延伸阅读

周友军：德国民法上的违法性理论研究

程啸：侵权行为法中的过错与违法性问题之梳理

王利明：我国《侵权责任法》采纳了违法性要件吗？





## （二）过错

### 1. 过错地位：决定责任有无及责任大小

耶林：使人负损害赔偿责任的，不是因为有损害，而是因为有过错，其道理就如同化学上之原则，使蜡烛燃烧的，不是光，而是氧，一般的浅显明白。





## 2. 过错的概念

**主观说：一种应受谴责的心理状态**

**客观说：违反社会准则的行为意识状态**

**折衷说：主客观相结合（过错是应受谴责的主观心理状态；过错在客观上表现为违反义务或未尽注意）**



## 2. 形态

**（1）故意：行为人有意造成他人损害，或明知其行为会损害他人而仍然放纵其行为。**

**（2）过失：行为人由于疏忽大意或者过于自信，对损害的发生未尽合理注意义务。**



## 思考题：

查阅我国法律及司法解释关于侵权损害赔偿责任的規定，总结并思考：过错的形态及其对侵权责任的影响？



### 3. 过错（过失）推定

如原告已证明自己的损害是由于被告的行为所引发，而被告不能证明自己没有过错，则根据法律规定认定被告有过错。

**链接：法国民法典第 1349 条：推定，为法律或法官从已知的事实推论未知的事实所得出的结果。**



## （1）倒置关于过错的举证责任

注意：举证责任倒置的范围

（2）被告可以通过证明自己没有过错而  
免责

过错的推定与推定的推翻

过错推定与无过错之区别



## （三）不法行为（加害行为）

### 1. 涵义

行为违反了法律规定，损害了他人合法权益。

思考题：违法性要件的价值？

违法行为与自己责任原则

阻却违法事由与责任之免除

自甘冒险与责任之承担

西南政法大学 侯国跃



## 2. 加害行为之种类

### 1. 作为的侵权与不作为的侵权

不作为行为成立侵权行为的条件：

A. 作为义务之存在；

B. 违反作为义务之事实





## 课后思考与总结：侵权法上的作为义务之来源？

- A. 基于法律规定？
- B. 基于合同？
- C. 基于先前行为（危险开启行为）？
- D. 基于职业或业务上的行为？
- E. 基于其他？



**案例分析：九旬翁携子自焚阻强拆（  
《重庆商报》2010.3.29）。事发江苏  
连云港市，68岁的儿子被烧死，拆迁人员  
被指未施救。**

**问题：拆迁人员有无施救义务？如未  
施救是否构成侵权？**



**案例分析：固始县某银行行长酒后猥亵暴打 3 女子，固始县副县长张某一一直在场，并没有制止，当一女子跪在地上恳请副县长为其主持公道时，这位张副县长却在她耳边说“姑娘，别闹了，闵行长是有背景的”。说完便扬长而去。（南方报网 2010-04-09）**

**请问：副县长有无制止、保护义务？  
副县长扬长而去是否构成侵权？**



## 2. 自己行为与他人行为

### (1) 自己行为与自己责任

对自己的行为负责；仅对自己的行为负责；无自主行为时无责；有行为无过失通常无责任。

### (2) 他人行为与替代责任

法定责任。以特定关系为基础。

思考题：特定关系是何指？

西南政法大学 侯国跃



## （四）损害

### 1. 涵义

受害人由于他人的加害行为或者物的原因而遭受的人身或财产方面的不利后果。

**思考题：作为侵权责任构成要件  
的损害与损害赔偿  
责任中的损害，有何不同？**



### 3. 财产损害与非财产损害

	财产损害	非财产损害
标准	可以金钱衡量	不可以金钱衡量
对应权益	财产权益 \ 人身权益	人身权益 \ 具有人格象征意义的特定物品？
法律限制	无限制，完全赔偿	适用范围受限
赔偿方法	恢复原状 \ 金钱赔偿	金钱赔偿
举证责任	举证证明	难以举证，直接推定



## 4. 损害的确定

(1) 侵权法上的损害须可用金钱衡量，或者法律许可以金钱补偿

(2) 法律无法补救过于遥远的损害

(3) 损害由受害人证明

不能证明的，一般不予赔偿，但特定情况下允许法院酌定。 法规\著作权法.doc





## 5. 纯粹经济损失 ( pure economic loss )

不依赖于物的损坏或者身体健康损害而发生的损失；

或者说，非作为权利或受保护的利益侵害结果存在的损失。



**张新宝：**关于纯粹经济损失，并无清晰概念。但典型的实例有助于对概念内涵的真切把握，也有助于提供理解概念的门径。对纯粹经济损失的直观了解来源于诸如电缆案件这样为人所知的纯粹经济损失案例。该案中，工人过失挖断电缆，因迟迟无法修复而导致工厂停工、工人失业。在这一系列的后果里，工人的行为只是直接损害了电缆，工厂主或者工人的财产或者人身虽未受到直接侵害，却因此停工或者失业，由此发生的损失则通常被称为纯粹经济损失。



## （五）因果关系

[美]普洛赛尔：因果关系的理论和实践仍然是一团麻，什么事实上的原因、法律上的原因、近因等……该说的都说了，不该说的也说了很多，但是还是没有说清楚……



## 1. 侵权法上的因果关系

事物间引起与被引起的关系。引起他事物发生者为原因，被引起者为结果

。



加害行为

损害后果



## 2. 地位

侵权责任的必备要件

自己责任原则的要求；控制责任范围的需要



### 3. 认定（相当因果关系理论）

（1）根据社会一般见解，行为是损害发生的必要条件，且具有极大增加损害的可能性（客观盖然性），即认定因果关系

（2）有利于减轻原告的举证责任，有利于因果关系的认定

（3）因果关系推定须以法律明文规定为限



## 4. 因果关系的形态

A. 一因一果

B. 一因多果

C. 多因一果

D. 多因多果





关于多因一果：

（1）聚合（累积）的因果关系

多个原因造成同一损害，且每个原因都足以造成全部

损害

法规\侵权责任法.doc（11）



**实例 1：甲、乙二厂向河中排污，致使下游人畜受害，根据排污物情况，任何一厂的排污均足以造成损害**

**实例 2：甲乙二人分别向丙的水杯中投毒，丙中毒而亡，经鉴定，甲、乙所投毒药均足以致使丙立即身亡**



## ( 2 ) 共同的因果关系

数个分别的行为共同作用造成损害

A. 数个行为结合造成损害

B. 数个行为结合加强损害

法规\人身损害赔偿解释.doc ( 3 )



**实例 1：甲抄袭乙的作品，载于丙的网站，供网友有偿下载**

**实例 2：甲向丙饭中投毒，丙口渴找水喝，殊不知水被乙投毒。甲、乙的投毒可能致丙受伤却不至于要命，但甲、乙投毒叠加后致丙死亡**



**（3）择一的（不确定的）因果关系**  
**A. 多个行为中的某个行为致害，但无法确定是哪个行为致害（共同危险行为）**  
**法规\侵权责任法.doc（10）**



**B. 某一行为可能对损害发生具有一定的影响，但无法确切地证明二者之间的事实联系**

**实例：工地放炮吓坏“猪八戒”，荣昌法院判施工方赔20万（《重庆商报》2010.1.26）**



## （4）多因现象的责任承担

A. 主要原因对应主要责任，次要原因对应次要责任；无法区分时，平均担责

B. 构成共同侵权行为（共同危险行为）的，承担连带责任

法规\触电案件解释.doc（2）

法规\侵权责任法.doc（8-10）





### 三、抗辩事由（减免责任的理由）

被告拿什么对抗原告的侵权诉求？



## 1. 受害人过错

**故意：免责**

**过失：一般可减责**

法规\侵权责任法.doc (26-27)

**案例：乘车不系安全带 死者被判担  
责 10% （《重庆商报》2010.3.11）**



## 注意： 受害人过失并非坚定的减责事由

T60：患者不配合治疗未必免责

T72：重大过失才能减轻危险物责任

T78：动物责任唯重大过失才能减轻



**扩展：“拟制的受害人过错”**

**实例 1：公鸡伤人案**

**受害人监护人有过错：可减**

**责**

**实例 2：谁动了我的甲状腺**

**受害人原因：可减责**

## 2. 第三人原因

法规\侵权责任法.doc (28)

**注意：损害纯由第三人造成，也未必都免  
责**

A. 补充责任（T37 安保、T40 校园）

B. 不真正连带责任（T43 条产品、T59 医  
疗产品、T68 环境、T83 动物）

### 3. 不可抗力



法规\侵权责任法.doc (29)

**注意：不可抗力并非坚定的减免事由**

**T70 核设施（仅战争、受害人故意免责）**

**71 航空器（仅受害人故意免责）**



## 4. 正当防卫

法规\侵权责任法.doc ( 30 )

## 5. 紧急避险

法规\侵权责任法.doc ( 31 )

## 课后思考：实践中是否可能有其他抗辩事由？

- A. 受害人同意（自甘冒险）？
- B. 依法行使权利或执行职务？
- C. 自助？



案例：失主追赶小偷属自助行为，小偷摔死失主无需担责（《重庆法制报》2010.1.15）

D. 好意施惠？

西南政法大学 侯国跃





# 谢谢大家!

