

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: X200308161

UDC_____

厦门大学

硕士学位论文

论过失相抵在无过错责任领域的运用

The Application of Negligence Offset

in the Field of No-fault Liability

俞志凌

指导老师姓名: 蒋月教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2007年4月

论文答辩时间: 2006年 月

学位授予日期: 2006年 月

答辩委员会主席: _____

评阅人: _____

2007年4月

厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

- 1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。
- 2、不保密（）

（请在以上相应括号内打“”）

作者签名： 日期： 年 月 日

导师签名： 日期： 年 月 日

内 容 摘 要

过失相抵是侵权法上一项理论精深的制度，也体现为损害赔偿司法实务中常运用的具体规则，在侵权领域立法、司法中都占据着举足轻重的地位。由于各国对于过失相抵制度有着不同的理解和认识，因此在理论上存在不少争议，立法上也有不同体现。我国在过失相抵方面的立法较为薄弱，法学界对之在认识上也处于从“混合过错”制度到过失相抵制度的过渡当中，围绕过失相抵制度的适用领域、适用限制及具体运用的方法、标准及量化规则等，都产生了不同的观点及学说。本文选取其中争议最多的过失相抵制度在无过错责任领域的运用这一角度，在对过失相抵的概念进行界定及辨析的基础上，分析了过失相抵在无过错责任领域适用的必要性及依据，并进一步论述了在该领域中过失相抵制度适用的限制及具体运用的相关问题，分析了实践运用中的主要困惑，并最终提出了完善这一制度的具体构想。

本文除前言及结语外，具体可分为四个部分：

第一章为“过失相抵的概念及法理依据”。介绍了过失相抵概念的界定，并通过对过失相抵和与有过失、混合过错、因果关系中断、损益相抵等相关概念的比较，凸显出过失相抵制度的法律特征。还探讨了这一制度相关的法理依据。

第二章为“过失相抵在无过错责任领域的适用”。首先，在介绍有关过失相抵在无过错责任领域适用的争议的基础上，提出笔者的观点并进行分析论证，解决适用与否的问题；其次，论述了过失相抵在无过错责任领域适用的限制问题，针对在这一领域适用过失相抵的特殊性进行分析论证，解决一般性的适用限制问题；再次，对各国在无过错领域不同范围内具体运用过失相抵的特别规则介绍的基础上提出自己的主张，解决这一领域过失相抵的特殊适用限制问题。

第三章为“实践中的困惑及解析”。总结了司法实践中在无过错责任领域运用过失相抵时的困惑，包括：过错程度的认定标准、过失相抵的方法、过失相抵的具体量化基准等问题，并通过对这些问题的分析与论证，分别提出解决的意见。

第四章为“过失相抵制度的构建及完善”。结合实践中的困惑及解决意见，进一步提出完善我国过失相抵制度的构想及建议：在立法上，充实过失相抵的相关内容并提高条文的可操作性；设立法典原则规定和单行法规及司法解释特殊规定

相结合的体例。在司法方面，尽快统一有关操作规则，并密切与理论研究的结合。

关键词：过失相抵；无过错责任；制度完善

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

Negligence offset system is an intensive system in tort, and is often applied in compensation field in practice, the system plays an important role in tort. Because that people have different understanding on the negligence offset system in different countries, it leads to lots of debates in theoretical studies, and it also leads to the difference in legislation. In China, the legislation on negligence offset system is unsubstantial, in theoretical field the knowledge on the system is just on the transition from “mixed fault” system from negligence offset system, there are kinds of opinions and theories on the application field, applicative limitation and applicative measure, criterion of the negligence offset system. This article pays attention to the application of negligence offset in the field of no-fault liability, and on the basis of relevant theory of negligence offset, analyzing the necessity and basis of the application of negligence offset in the field of no-fault liability, furthermore, analyzing the applicative limitation of negligence offset in the field of no-fault liability, and analyzing the main confusion in practice, at last, advance the design on how to perfect the system.

Besides preface and conclusion, this article can be divided into four chapters:

Chapter 1, “concept and theoretical basis of negligence offset system”, introduces the concept of the negligence offset system. By comparing negligence offset system with faultiness, mixed fault, interruption of causality, offset between profit and loss, reveal the character of negligence offset system. And approach relevant theoretical basis of the system.

Chapter 2, “application of negligence offset system in the field of no-fault liability”. Firstly, on the brief introduction of the debates on the application of negligence offset system in the field of no-fault liability, the author shows her own opinions and reasons to solve the problem that whether the system should be applied. Secondly, discusses the applicative limitation of negligence offset, and analyzing the specialty of the application of negligence offset system in the field of no-fault liability. Thirdly, on the introduction of the relevant rules of foreign countries on how to apply the negligence offset system in the field of no-fault liability to advance my opinion, and try to solve the special applicative problem.

Chapter 3, “analysis on the confusion of practice”, summarizes the confusion arising in practice on the application of negligence offset system in the field of no-fault liability, including cognizance criterion on fault degree, measure of negligence offset, criterion of negligence offset, and by the analysis and argumentation on those problems, advancing the ideas on how to solve the problem.

Chapter 4, “constitution and perfection of the negligence offset system”, combining with confusion and settlement in practice, advancing the ideas on how to perfect the negligence offset system in China: in the field of legislation, to substantiate the relevant content of the negligence offset system and improve the maneuverability of the rules; to construct the model that the code should be supported by statute and judicial explanation. In field of justice, must to unite the operating regulations as soon as possible and must be combined with theoretical field closely.

Key Words: Negligence offset; No-fault liability; System perfection

前 言.....	1
第一章 过失相抵的概念及法理依据.....	2
一、过失相抵概念辨析.....	2
(一) 过失相抵概念界定.....	2
(二) 过失相抵与相关概念的区别.....	3
二、过失相抵的法理依据.....	6
(一) 公平正义理论.....	6
(二) 责任自负理论.....	7
第二章 过失相抵在无过错责任领域的适用.....	9
一、过失相抵适用于无过错责任领域的争议.....	9
(一) 适用论.....	9
(二) 不适用论.....	9
(三) 适用无价值论.....	10
(四) 本文的观点.....	10
二、过失相抵在无过错责任领域适用的一般限制.....	13
(一) 过错程度的限制.....	14
(二) 适用方式的限制.....	15
三、过失相抵在无过错责任领域的特殊限制.....	15
(一) 在不同主体范围内的适用.....	15
(二) 不同赔偿范围中的适用.....	18
第三章 实践中的困惑及解析.....	20
一、受害人过错认定上的困惑.....	20
(一) 主观说.....	20
(二) 客观说.....	21
(三) 我国的情况.....	21

(四) 本文的观点	22
二、过失相抵方法的困惑.....	23
(一) 比较过错说	23
(二) 比较原因力说	24
(三) 综合说	24
(四) 本文的观点	25
三、过失相抵量化的困惑.....	26
(一) 外国的普遍做法	26
(二) 我国的情况	26
(三) 本文的观点	27
第四章 过失相抵制度的构建及完善	30
一、立法方面的建议.....	30
(一) 立法内容上	30
(二) 在立法体例上	31
二、司法方面的建议.....	31
(一) 统一相关的司法操作	31
(二) 加强理论与实务的互动	32
结 语.....	34
参考文献.....	35

CONTENT

Preface

Chapter 1 Concept and Theoretical Basis of Negligence Offset System

Subchapter 1 On the Concept and Concepts Related Differentiation and Analysis

 Section 1 Conception of Negligence Offset.....

 Section 2 Difference between Negligence Offset and Relevant Concepts

Subchapter 2 Theoretical Basis of Negligence Offset System

 Section 1 Theory on Equality and Justice

 Section 2 Theory on Self-responsibility.....

Chapter 2 Application of Negligence Offset System in the Field of No-fault Liability.....

Subchapter 1 Debates on the Application of Negligence Offset System in the Field of No-fault Liability

 Section 1 Theory on Applicability

 Section 2 Theory on Inapplicability

 Section 3 Theory on the Unnecessary Applicability

 Section 4 Author’s Opinion

Subchapter 2 General Applicative Limitation on Application of Negligence Offset System in the Field of No-fault Liability

 Section1 Limitation on Fault Degree

 Section2 Limitation on Applicative Measure

Subchapter 3 Special Applicative Limitation on Application of Negligence Offset System in the Field of No-fault Liability

 Section1 Application in Different Individual.....

 Section2 Application in Different Compensation

Chapter 3 Analysis on the Confusion of Chinese Judicial Practice.....

Subchapter 1 Confusion of Criterion on Cognizing the Fault.....

 Section 1 Subjective Theory

Section 2 Objective Theory.....	
Section 3 Real Situation in Chinese Judicial Practice	
Section 4 Author’s Opinion.....	
Subchapter 2 The Confusion of the Applicative Measure of Negligence Offset.....	
Section 1 Theory on Comparing with Faulty.....	
Section 2 Theory on Comparing with Causation	
Section 3 Compositive Theory.....	
Section 4 Author’s Opinion	
Subchapter 3 The Confusion of Criterion of Negligence Offset	
Section 1 Ordinary Practice in Foreign Countries	
Section 2 The Practice in China.....	
Section 3 Opinion of This Article	
Chapter 4 Constitution and Perfection of the Negligence Offset	
System	
Subchapter 1 Advice on Legislation	
Section 1 Content of Legislation.....	
Section 2 Model of Legislation.....	
Subchapter 2 Advice on Justice	
Section 1 United the Operating Regulations.....	
Section 2 Enhancement of the Mutual Action between Study and Practice	
Conclusion	
Bibliography	

前 言

早先，我国侵权法中并未引入“过失相抵”的概念，而是受前苏联民法理论的影响，使用“混合过错”的概念。相关的规定体现于我国 1986 年《民法通则》第 131 条，内容为：“受害人对损害的发生也有过错的，可以减轻加害人的民事责任。”理论界将这一规定称之为“混合过错”原则。但是，混合过错的概念在长期实践运用中逐渐显露出两个缺陷：首先，从称谓上看，只说明了受害人与加害人对损害结果的发生，均存在过错的状况，但不能说明这种状况可能导致的责任承担的结果，不能全面概括这一原则、制度的内涵；其次，从规定内容上看，不能说明无过错责任领域内的过失相抵问题。且从仅有的这一条规定的内容看，也太过笼统，对于“受害人对损害的发生也有过错”的情形下，何种情况可减轻，何种情况可免除加害人的责任，以及如何确定加害人减免的责任份额等等，都不明确。我国近期在过失相抵这一制度的研究和运用上有了新的发展，2003 年，最高人民法院公布的《关于审理人身损害赔偿案件适用法律若干问题的解释》中，第一次以司法文件的形式引入了过失相抵的概念，但目前为止，除了这一司法文件的规定，我国立法及司法均未进一步对该条款所确立的过失相抵制度做出更深入的规定，加上我国立法中并无对过失程度进行过明确界定，因此，在实际运用过失相抵这一制度时，如何对双方的过失进行比较？在比较中除了考虑过失外还要比较什么因素？判断标准是什么？以及如何将这种比较量化确定侵权方的赔偿责任？尤其过失相抵适用于无过错责任领域时，在加害人过错不作为承担责任的依据时，受害人过失程度应以何为参照物进行比较？如何量化从而确定责任的减轻或免除？这些在现有的法律中都很难找到答案。这些问题的存在使得这一制度在司法实践中的运用非常复杂。笔者在审判实践中也感受到这方面的困惑，深感加强过失相抵制度研究及构建完善的制度体系的必要性和迫切性。笔者选取过失相抵制度在无过错责任领域的运用这一角度，进行粗浅的研究，希望通过相对集中的分析论证，提出建议，解决实务中的一些困惑。

第一章 过失相抵的概念及法理依据

一、过失相抵概念辨析

(一) 过失相抵概念界定

过失相抵制度是侵权法领域的一个历史悠远、理论精深的制度，在两大法系各个国家的侵权法中均有体现。但其称谓不尽相同，美国称为“与有过失”；在日本称为“过失相杀”；在前苏联称为“混合过错”；^① 各国法典中及司法判例中对过失相抵的概念描述也不尽相同。

从大陆法传统的立法看，1896年的《德国民法典》第254条规定：“损害发生时，受害人的过错共同起了作用的，赔偿义务和须给予的赔偿的范围取决于诸如损害在多大程度上主要由一方或另一方引起等情况。”^②1898年的《日本民法典》第722条第2款规定“受害人有过失时，法院可以斟酌其情事，确定损害赔偿额。”^③我国台湾地区1982年修订的“民法”第217条亦规定：“损害之发生或扩大，被害人与有过失者，法院得减轻赔偿金额或免除之。重大之损害原因，为债务人所不及知，而被害人未促其注意或怠于避免或减少损害者，为与有过失。”^④

英美法系中也有类似的规定。在英国，1945年颁布的《法律改革（助成过失法）》第1条第1款即规定：“任何人因自己的部分过错与其它一人或数人的部分过错而遭受损害的，其损害的赔偿请求并不因受害人的过错而丧失，但与此相关的赔偿金将依据法院在考虑请求人于损害赔偿责任中的作用以其认为正义公平的方式加以减少。”^⑤而在美国，“比较过失原则”（comparative negligence）在各州逐步得到确认。虽然各州有关比较过失原则的具体规则是不同的，也因此分为三个类型：“纯粹的比较过失原则”、“修正的比较过失原则”、“（过失）轻重比较法”，但这些原则都体现了同一内容，即当受害人对于损害的发生或损害的扩大也有过错时，将原、被告的过失进行比较，按比例来在双方间分摊损失。

^①黄松有，主编.最高人民法院人身损害赔偿司法解释的理解与适用[M].北京：人民法院出版社，2004.34.

^②陈卫佐译.德国民法典[Z].北京：法律出版社，2004.76.

^③王书江译.日本民法典[Z].北京：中国人民公安大学出版社，1999.125.

^④曾隆兴.详解损害赔偿法[M].北京：中国政法大学出版社，2004.428.

^⑤程啸.论侵权行为法上的过失相抵制度[A].清华法学第六辑[C].北京：清华大学出版社，2005.29.

我国最高人民法院在《关于审理人身损害赔偿案件适用法律若干问题的解释》中第一次明确使用过失相抵的概念，“受害人对同一损害的发生或者扩大有故意、过失的，依照《民法通则》第 131 条的规定，可以减轻或者免除赔偿义务人的赔偿责任。但加害人因故意或重大过失致人损害，受害人只有一般过失的，不减轻赔偿义务人的赔偿责任。适用《民法通则》第 106 条第 3 款规定确定赔偿义务人的赔偿责任时，受害人有重大过失的，可以减轻赔偿义务人的赔偿责任。”

尽管不同的国家对过失相抵制度的称谓不同，具体运用的原则也不尽相同，但对其所下的定义，基本内容都涵盖了以下几方面：其一，受害人因加害人的侵权造成损害；其二，受害人自身也有过错；其三，受害人自身的过错与加害人的过错均是损害发生的原因；其四，受害人的这种过错导致了赔偿义务人（不一定是加害人本身）赔偿责任减轻或免除的法律后果。因此笔者认为，可以给过失相抵的定义作如下界定：过失相抵是指受害人对同一损害的发生或者扩大有故意或过失时，可以按一定标准减轻或者免除赔偿义务人的赔偿责任，从而公平合理分配损害的一种制度。

（二）过失相抵与相关概念的区别

为了更深入理解过失相抵这一概念，解析这一制度的法律特征，有必要将其与侵权法上与之相关的几个邻近概念作一比较。

1、过失相抵与混合过错、与有过失

我国侵权法上的混合过错的概念，来源于前苏联的民法理论。《民法通则》第 131 条规定，“受害人对于损害的发生也有过错的，可以减轻加害人的民事责任。”在我国，混合过错是指对于损害的发生或扩大，加害人、受害人均有过错的一种侵权行为形态。笔者认为，混合过错与普通过错、共同过错、无过错组成侵权行为中的四种过错形态。普通过错是指侵害方单方过错造成的损害；共同过错则是指两人以上共同侵权造成第三人损害的过错形态；无过错则是指对损害的发生，双方均无过错的过错形态（其法律后果为依公平原则处理或依法律规定由加害方承担无过错责任）；混合过错则是受害人对自己的损害也有过错的过错形态。

与有过失（虽然有的国家将过失相抵也称之为与有过失，但实际上两者存在

本质的区别)是大陆法系的概念,是指加害人以外的人对侵权行为造成的损害后果的发生或扩大有过错的形态,包括受害人与有过失、第三人与有过失。本文主要探讨与过失相抵相关的受害人与有过失。受害人与有过失是从受害人的角度,描述受害人对损害也有过错的形态;至于加害人的过错,并不成为其前提条件,也就是其不考虑加害人的过错情况,只要是受害人对损害的发生或扩大存在过错,就可称为受害人与有过失。

综上可看出,混合过错、与有过失都是对受害人过错形态的一种描述,有人认为这两者只是不同法系对于同一种过错形态的不同称呼,但本文认为,实际上两者之间还是有所区别的,两者虽有交叉,但又互有不能涵盖的内容。混合过错更侧重于描述双方过错形态,它不能表述无过错责任下的受害人过错的情形,也容易与“共同过错”的概念混淆。而与有过失则以受害人为角度,侧重描述受害人的过错形态,其中的“过失”所指的是对自己利益保护的疏忽,而不是侵权的过错,因此其也涵盖不了双方互为侵权的过错形态。过失相抵则不仅是过错形态的描述,还包括在这种过错形态下的法律后果。因此,二者同过失相抵的关系如下:混合过错是适用过失相抵的主要过错形态,但不是全部的过错形态,过失相抵还适用于无过错责任中只有受害人一方有过错的过错形态;而与有过失作为过失相抵的过错形态基础更具周延性;而过失相抵则是处理与有过失所致损害的制度。可以说,与有过失是一种过错形态,而过失相抵是在与有过失这种过错形态上处理损害赔偿的原则和方式,是其法律后果、赔偿形式。

2、过失相抵与因果关系中断

罗马法时期的著名法学家庞波尼乌斯(Pomponius)提出:“任何人因自己的过错而遭受损害,不视为受害。”^①这个被后世称之为“庞氏规则”的理论在很长时期内影响了两大法系侵权法,成为了原告存在过失时被告免责的抗辩理由。在庞氏规则中,之所以认为受害人有过错就不能请求赔偿,其理由认为,受害人对同一损害也存在过错的这一情况,造成因果关系的中断,主张受害人的过错这一因素的介入,中断了原已存在的侵权行为与损害之间的关系,进而免除了加害人的责任。这种说法无疑就将过失相抵中受害人与有过失的状况等同于因果关系中断。持这种观点的人不仅在英美法系国家,在大陆法系国家也有。如参与日本

^①程啸.论侵权行为法上的过失相抵制度[A].清华法学第六辑[C].北京:清华大学出版社,2005.29.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库