

学校编码：10384

分类号_____密级_____

学号：12920071150384

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

“人肉搜索”相关主体侵权责任研究

Study on Tort Liability of Related Subjects

Involved in “Human Flesh Search”

周 丹

指导教师姓名：黄健雄副教授

专业名称：法律硕士

论文提交日期：2010年4月

论文答辩时间：2010年 月

学位授予日期：2010年 月

答辩委员会主席：

评 阅 人：

2010年4月

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

本人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其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

内 容 摘 要

近年来，网络上出现的“人肉搜索”现象受到了越来越多人的关注，并引发激烈争论。一方面，“人肉搜索”发挥了舆论监督的作用；另一方面，其往往会涉及到侵害公民的名誉权、隐私权等正当权益。被称为“人肉搜索侵权第一案”——“姜岩案”的终审判决更是将这一争论推向了高潮。该案同时引出了另一个值得探讨的问题，即对于“人肉搜索”相关主体侵权责任的研究。由于言论自由与人格权保护的冲突、立法的缺失和不完善、网络自身的特点等一系列原因导致对相关主体在归责原则的适用、侵权责任的认定等诸多方面的争议的存在。本文通过对“人肉搜索”相关主体的侵权责任一一进行分析，以期能统一标准、完善立法，在对相关主体侵权责任的认定上更为准确和合理。

本文除前言和结束语外，正文部分共分为四章。

第一章首先介绍了“人肉搜索侵权第一案”的案情和判决结果，继而给出了“人肉搜索”的概念。然后分析了“人肉搜索”侵权行为的类型，包括侵害隐私权、名誉权、肖像权。最后将“人肉搜索”侵权主体分为网民和网络服务商两类。

第二章首先分析了网民言论自由和人格权保护的冲突，然后对网民的侵权责任进行了一一认定，并指出了认定中存在的四处障碍。

第三章首先阐述了我国网络中间服务商侵权责任应适用过错推定的理由，然后对网络服务商提供 BBS 论坛服务的责任进行了分析。

第四章首先对即将施行的《中华人民共和国侵权责任法》（以下简称《侵权责任法》）的相关规定发表了看法，并提出了三处需要完善的地方。然后对一度被热议的“引入刑法规制”的提议和《徐州市计算机信息系统安全保护条例》给予了评价。最后提出“通过规定网络隐私权和实行网络实名制”来完善对相关主体的立法规制。

关键词：人肉搜索；主体；侵权责任

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

The phenomenon of “human flesh search” which appears in the internet in recent years has triggered hot debates among many people. Indeed, “human flesh search” plays an important role in public monitoring for our society, on the other hand, it often links to violations of privacy and other personality rights, which makes this problem more puzzling. The final judgment of JiangYan case in China, the first case referring to “human flesh search”, had pushed debates to a climax, which had also raised another issue about tort liability for “human flesh search”. Since the conflicts between freedom of speech and protection of personality rights, lack of legislation and even the features of network itself lead to the discussion on the application of liability principle and tort liability. In order to achieve the consistent standard and the perfection of legislation, this thesis has an overall analysis on related subjects’ tort liability involved in “human flesh search”, which also makes the identification of related subjects’ liability more accurate and reasonable.

This thesis is composed of four chapters except for the introduction and conclusion.

Chapter I: The introduction of “human flesh search” tort. Firstly, this chapter introduces the first case of “human flesh search” tort and its final judgment, and then follows the concept of “human flesh search”. Secondly, it analyzes the types of “human flesh search” tort, which includes the infringement of privacy right, reputation right and image right. Finally, it describes the related subjects of “human flesh search” as internet users, ICP and ISP.

Chapter II: An analysis on tort liability of internet users. Firstly, this chapter analyzes conflicts between internet users’ freedom of speech and protection of personality rights. Secondly, it identifies internet users’ tort liability, and then points out four barriers existed.

Chapter III: An analysis on tort liability of ICP and ISP. Firstly, this chapter gives reasons that ICP and ISP apply for the principle of fault liability. Secondly, it analyzes the liability of ISP who engages in BBS forum service.

Chapter IV: The legislation of related subjects involved in “human flesh search” in China and its perfection. Firstly, the author gives her opinion for Tort Law and proposes three points needed to be perfected. Secondly, the author describes the discussion on the regulation of Criminal law and local legislation. Finally, this chapter proposes the legislation of internet privacy right and the implement of real –name system.

Key Words: Human Flesh Search; Subject; Tort Liability.

目 录

前 言	1
第一章 “人肉搜索”侵权概述	2
第一节 “人肉搜索”的现象及概念	2
一、“人肉搜索侵权第一案”案情介绍	2
二、“人肉搜索”的概念	3
第二节 “人肉搜索”侵权行为的类型	4
一、“人肉搜索”侵害隐私权	4
二、“人肉搜索”侵害名誉权	5
三、“人肉搜索”侵害肖像权	6
第三节 “人肉搜索”相关主体的类型	6
一、网民	7
二、网络服务商	8
第二章 网民在“人肉搜索”中的侵权责任分析	10
第一节 网民言论自由与人格权的冲突	10
第二节 网民的侵权责任认定及其障碍	12
一、网民的侵权责任认定	12
二、网民侵权责任认定中的障碍	13
第三章 网络服务商在“人肉搜索”中的侵权责任分析	15
第一节 网络中间服务商侵权责任归责原则	15
一、国外对网络中间服务商侵权责任归责原则的适用及评价	15
二、网络中间服务商的性质界定	17
三、过错责任原则的适用	18
第二节 网络中间服务商提供 BBS 论坛服务的责任分析	19
一、BBS 及版主的界定	19
二、版主的责任认定	20

第四章 我国对“人肉搜索”相关主体的立法规制及其完善	20
第一节 《侵权责任法》的相关立法规制及其完善	21
一、《侵权责任法》的相关立法规制	21
二、《侵权责任法》相关立法的完善	22
第二节 对刑法规制和地方立法规制的争议和评价	25
一、对“人肉搜索”侵权主体采取刑法规制的争议及评价	25
二、对《徐州市计算机信息系统安全保护条例》的争议及评价	26
第三节 完善对“人肉搜索”相关主体的立法规制	27
一、规定网络隐私权并制定相关的法律	27
二、实行网络实名制	29
结 语	31
参考文献	32

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Introduction of “Human Flesh Search”	2
Subchapter 1 Phenomenon and Concept of “ Human Flesh Search”	2
Section 1 First Case of “Human Flesh Search” Tort.....	2
Section 2 Concept of “Human Flesh Search”.....	3
Subchapter 2 Types of “Human Flesh Search”Tort	4
Section 1 Infringement of Privacy Right.....	4
Section 2 Infringement of Reputation Right.....	5
Section 3 Infringement of Image Right.....	6
Subchapter 3 Types of Related Subjects Involved in “Human Flesh Search”	6
Section 1 Internet Users.....	7
Section 2 ICP and ISP.....	8
Chapter 2 Analysis on Tort Liability of Internet Users	10
Subchapter1 Conflicts between Internet Users’ Freedom of Speech and Personality Right	10
Subchapter2 Identification of Internet Users’ Tort Liability and Barriers	12
Section 1 Identification of Internet Users’ Tort Liability.....	12
Section 2 Barriers of Liability Identification.....	13
Chapter 3 Analysis on Tort Liability of ICP and ISP	15
Subchapter 1 Liability Principle of ISP’s Tort Liability	15
Section 1 Foreign Countries’ Application of Liability Principle and Evaluation.....	15
Section 2 Identification of ISP’s Character.....	17
Section 3 Application of Principle with Fault Liability.....	18
Subchapter 2 Analysis on Tort Liability of ISP’s BBS Service	19
Section 1 Identification of BBS and Moderator.....	19

Section 2	Identification of Moderator’s Tort Liability	20
Chapter 4	Legislation of Related Subjects Involved in “Human Flesh Search” in China and Perfection	21
Subchapter 1	Related Legislation and Perfection of Tort Law	21
Section 1	Related Legislation of Tort Law	21
Section 2	Perfection of Tort Law	22
Subchapter 2	Discussion and Evaluation on Criminal Law’s and Local Legislation’s Regulation	25
Section 1	Discussion and Evaluation on Criminal Law’s Regulation	25
Section 2	Discussion and Evaluation on Xuzhou’s Regulations on Protection of Computer Information System Security	26
Subchapter 3	Perfection in Legislation of Related Subjects Involved in “Human Flesh Search”	27
Section 1	Legislation of Internet Privacy	27
Section 2	Implement of NRS	29
Conclusion		31
Bibliography		32

前 言

“如果你爱他，把他放到人肉引擎上去，你很快就会知道他的一切；如果你恨他，同样把他放到人肉引擎上去，因为那里是地狱”；“过去，在网上没人知道你是一条狗，现在，在强大的‘人肉搜索’面前，狗也无处隐身”。近年来，“人肉搜索”现象引起了越来越多人的关注，被网民熟知的搜索事件更是层出不穷。以上网民对“人肉搜索”形象的描述使人不得不叹服“人肉搜索”的威力。然而，很多时候，“人肉搜索”的威力来自于它的杀伤力，即对公民个人的隐私、名誉等人格权益的侵害。无怪乎有人会将“人肉搜索”形容为游走在天堂与地狱之间。

在被称作“人肉搜索侵权第一案”的“姜岩案”中，法院判决被搜索人胜诉，张乐奕及大旗网由于侵害被搜索人隐私权、名誉权而承担相应的责任。判决结果被媒体曝光后，立即引来了各方的评论，褒贬不一。反对者愤然，而支持者拍手叫好，究其原因，笔者以为有以下几点：（1）现实生活中既已存在的言论自由与人格权保护的冲突在“人肉搜索”中被表现的更为突出和尖锐；（2）虽然将正式施行的《侵权责任法》中有涉及到包括“人肉搜索”在内的有关网络侵权的条文，但对于“人肉搜索”相关主体的立法规制仍然存在着很大的缺失和不完善之处；（3）网络自身存在着匿名性、更新迅速、跨区域性等特点。以上三个原因，导致了对相关主体在归责原则的适用、侵权责任的认定等诸多方面争议的存在。这些争议使得我国在相关案件的审理中缺乏有力的根据和一致的标准，虽然判决既出，但争议不断，判决的威慑力大打折扣。

随着网络技术的发展与网络使用的普及，以上问题若得不到解决，“人肉搜索”现象会越来越普遍，相关的侵权事件会越来越频繁，到时将是网络世界与现实世界的双重悲哀。可见，对“人肉搜索”相关主体的侵权责任一一进行分析，并在分析中统一认定标准、完善立法的不足、提出合理的建议对于规范“人肉搜索”并惩治其中的侵权行为至关重要。

第一章 “人肉搜索”侵权概述

第一节 “人肉搜索”的现象及概念

一、“人肉搜索侵权第一案”案情介绍

2007年12月29日晚，女白领姜岩因不能承受丈夫王菲对婚姻不忠，从自己居住楼房的24层跳楼自杀身亡。姜岩的大学同学张乐奕在得知姜岩死亡后注册了“北飞的候鸟”网站，将王菲与案外女性东某的合影照片曝光，并将王菲与姜岩的住所地址、王菲的工作单位名称及地址进行了披露。另一网站——大旗网开设了一个名为《从24楼跳下自杀的MM最后的BLOG日记》的专题网页。另外，一些网民在天涯网上发起对王菲的“人肉搜索”，使王菲更为详细的个人信息逐渐被披露；一些网民在网络上对王菲进行指名道姓地谩骂；更有部分网民在王家门口墙壁上刷写、张贴“无良王家”、“逼死贤妻”、“血债血偿”等标语。王菲工作的单位也因此事决定让王菲和东某暂时停止工作。

最终，王菲将北方的候鸟、大旗网和天涯网三家网站告上法庭，认为3家网站没有对相关情况进行核实就发表了文章，给他及家人的工作和生活造成了极为恶劣的影响。

法院经审理后认定，张乐奕以披露王菲隐私的方式造成了对王菲隐私权、名誉权的侵害；大旗网侵犯了王菲的隐私权和名誉权；天涯网因及时删除了涉及王菲个人信息的文章，不构成对王菲隐私权和名誉权的侵害。以此作出一审判决：张乐奕及大旗网注册公司北京凌云互动信息技术有限公司对王菲承担侵权责任。之后张乐奕提出上诉，北京市二中院终审维持了原判。^①

“姜岩案”^②作为“人肉搜索侵权第一案”第一次将“人肉搜索”推向

^① 情变后的死亡日记[EB/OL]. <http://news.sohu.com/s2008/jiangyan/>, 2008-01-14.

^② 笔者在下文都将“人肉搜索侵权第一案”简称为“姜岩案”。

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