

民事自助行为研究

沃耘 著



本书为教育部人文社会科学青年基金项目“私权自我实现之维
——民事自助行为制度化”的最终成果，项目编号：10YJC820117



民事自助行为研究

沃耘 著



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

图书在版编目(CIP)数据

民事自助行为研究 / 沃耘著. —北京:法律出版社, 2012. 11
ISBN 978 - 7 - 5118 - 4104 - 9

I. ①民… II. ①沃… III. ①民法—研究—中国
IV. ①D923.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2012)第 244821 号

民事自助行为研究
沃耘 著

编辑统筹 大众出版分社
策划编辑 柯恒
责任编辑 柯恒
装帧设计 马帅

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

经销 新华书店

印刷 北京鑫丰华彩印有限公司

责任印制 沙磊

开本 A5

印张 8.75

字数 202千

版本 2012年11月第1版

印次 2012年11月第1次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 4104 - 9

定价:28.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

目 录

绪论 001

- 一、私权自我实现之维——民事自助行为的制度化 001
- 二、文献分析：已有的研究基础和局限性 004
- 三、本书的基本内容和框架 013

第一章 民事自助行为基本理论问题研究 018

第一节 民事自助行为的“前世今生” 018

- 一、民事自助行为的历史考察 018
- 二、现代各国民事立法中的民事自助行为 020
- 三、笔者的观点 033

第二节 民事自助行为法价值基础 037

- 一、正当的民事自助行为符合法正义价值的基本理念 037
- 二、民事自助行为正当性体现了法效率价值的基本要求 041

第三节 民事自助行为的界定 047

- 一、民事自助行为与私力救济 047
 - 二、民事自助行为的概念 054
 - 三、民事自助行为在民法典请求权救济体系中的逻辑定位 057
 - 四、民事自助行为的构成要件 063
- 本章小结 068

第二章 民事自助与刑事自救比较研究 069

第一节 民事自助与刑事自救概述 069

- 一、引言：民刑关系视角下的私力救济制度化 069
- 二、民事自助与刑事自救同源于私力救济 070
- 三、民事自助与刑事自救理论研究的误区——概念的同一性 073

第二节 民事自助与刑事自救的制度差别 076

- 一、民事自助与刑事自救在民法典及刑法典体系中的不同定位 076
- 二、前置要件——对侵害行为性质的不同考量 079
- 三、民事自助与刑事自救在阻却法律责任承担方面的制度差别 084
- 四、民事自助与刑事自救情势要件比较分析 087
- 本章小结 092

第三章 传统民法理论下的民事自助行为 094

第一节 人格权自助行为 094

- 一、引言：人格权救济模式中的自助行为 094
- 二、民事自助行为彰显人格权之本质特征 096
- 三、人格权法设立民事自助行为制度的必要性 099
- 四、人格权自助行为制度在人格权法中的制度建构 105

第二节 物权自助行为 108

- 一、引言：物权救济模式中的自助行为 108
- 二、所有权保护中的民事自助行为 109
- 三、占有保护中的民事自助行为 114
- 四、担保物权保护与实现中的民事自助行为 119
- 五、不动产相邻权保护与实现中的民事自助行为 121

第三节 债权自助 123

- 一、债权自助有利于债权权能的良性互动 123

二、债权自助在请求权救济体系中的路径选择 132

三、债权自助的一般规则 134

四、债权人留置权新解 146

第四节 侵权法民事自助行为制度构建 155

一、民事自助行为是《侵权责任法》不可回避的制度选择 155

二、民事自助行为是侵权责任法功能实现的制度对策 159

三、民事自助行为比较法考察与我国《侵权责任法》之检讨 169

本章小结 179

第四章 民事自助执行 181

第一节 民事执行程序中引入民事自助行为的可行性 181

一、问题的提出 181

二、冲击与妥协：在实体法中确立民事自助行为须对民事执行概念进行重新界定 182

三、承继与突破：民事自助行为引发对传统民事执行权理论的再思考 184

四、一元与二元：民事自助行为在民事执行程序中的定位 186

第二节 民事执行程序中引入民事自助行为的必要性 189

一、理论背景 189

二、实践背景 193

第三节 民事执行程序中民事自助行为制度的比较分析 195

一、纵向比较：民事执行方式的历史演进 196

二、横向比较：比较法视野下的民事自助执行 197

三、我国现行立法之检讨 199

第四节	我国未来民事程序法民事自助执行的制度构建	202
一、	确立民事自助执行制度须遵循的基本原则	202
二、	民事自助执行在法律体系中的逻辑架构	204
三、	民事自助执行具体制度构建	205
	本章小结	210
第五章	特别民事自助行为	211
第一节	环保自助	211
一、	问题的提出	211
二、	环保自助行为的界定及性质	215
三、	环保自助行为的基本法价值理念	221
四、	环保自助行为的制度构建	224
第二节	劳动者“自助”维权行为	231
一、	问题的提出	231
二、	劳动合同、诉讼与私力救济	232
三、	理论框架——劳动法与民法的关系	236
四、	“自助”维权——阐释劳动者权利自我实现的另一种思路	238
	本章小结	245
	结论	246
	参考文献	249
一、	中文	249
二、	外文	270
	致谢	273

绪 论

一、私权自我实现之维——民事自助行为的制度化

法律最重要的任务在于维持及确保社会平和,故权利遭受侵害或不能实现时,当事人应诉诸公权力,由“司法机关”依法定程序排除侵害或实现权利,然而在特殊情况下,公权力的救济可能缓不济急,法律乃在一定的条件下,例外地允许权利人自力救济,而规定“自卫行为”及“自助行为”。^①民法关于权利的保护,即在于救济制度:赋予当事人救济权,并确立方便可靠的程序,确保救济权的行使。这种安排就是许可权利人依靠自身力量行使救济权的自力救济程序,以及许可权利人通过国家的专门帮助行使救济权的公力救济程序。^②似乎法的发展与自助行为的日渐式微同步进行,法律越发达,对自助行为的限制就愈全面和深入,公共管理者对自助行为的评价愈负面。^③然

① 王泽鉴著:《民法总则》(增订版),中国政法大学出版社2001年版,第562页。

② 赵万一著:《民法的伦理分析》,法律出版社2012年版,第358~359页。

③ 韩桂君:“自助行为研究”,武汉大学2005年博士论文。