

Simon
Ho Heng Nsa

澳門大學法學院中文法學碩士學位論文

課程代碼：MCJC999

學號：M-AI-6583-1

論澳門行政侵權上之過錯責任主義 及構成要件

The Principle of Fault Responsibility and Essential
Constitution Elements on Administrative Trots in Macao

專 業： 政法學

研究方向： 行政法，侵權法

攻讀學位： 碩士

姓 名： 何慶文

指導教師： 劉高龍教授

學 院： 澳門大學法學院

完成日期： 2006年9月

目 錄

摘 要.....	I
目 錄.....	II
緒 論.....	V
第一章 行政侵權過錯責任主義.....	1
第一節 行政侵權過錯責任主義概述.....	1
一、行政侵權過錯責任主義涵義.....	1
第二節 行政過錯責任主義之法律依據.....	3
一、適用的法律.....	3
二、以判例為依據.....	6
第三節 行政侵權上之過錯責任調整之對象及適用範圍.....	7
一、調整對象.....	7
二、適用範圍.....	9
第四節 行政侵權上之過錯責任主義之構成要件.....	10
一、行政侵權上之過錯責任原則構成要件之意義.....	11
二、行政侵權上之過錯責任主義構成要件之組成.....	12
第五節 行政侵權上之過錯責任主義與其他法律過錯責任主義的關係.....	14
一、國家責任中的過錯責任.....	14
二、民事侵權.....	15
第六節 從發展之角度看行政上之過錯責任主義與公法歸責原則體系之變動.....	16
一、概述傳統的國家權威時代.....	16
二、國家無責任原則.....	17
三、行政上過錯責任原則之確立.....	18
四、無過錯責任.....	20
第二章 行使公權力之公務員.....	26
第一節 公務員的概念.....	26
一、《澳門公共行政公作人員通則》所謂之公務員.....	26
二、《澳門公共行政工作人員通則》所謂之澳門公共行政工作人員.....	26
三、《基本法》所稱之公務人員.....	27
四、《財產申報法》所述的公共行政工作人員.....	27
五、第 28/91/M 號法令《行政損害賠償法》中所稱之“機關”及“行政人員”.....	28
六、第 28/91/M 號法令所稱的機關.....	29
七、刑法上的公務員.....	30
八、根據台灣及日本學說和判例認為，所稱之公務員之意義.....	34
九、受委託行使公權力之私人或私法團體，等同委託機關之公務員.....	34

第二節	公權力之意義及界限.....	39
一、	公權力之定義.....	39
二、	公權力之意義及作用.....	40
第二節	行使公權力之範圍.....	42
一、	國家行政行為之作用.....	43
二、	立法之作用.....	46
三、	司法之作用.....	47
四、	私人或團體行使公權力之作用.....	48
五、	行政指導之作用.....	49
第三章	須係公務員就其執行職務所為之侵權行為.....	51
第一節	職務行為的意義傾向於民法及判例解釋.....	51
一、	執行職務之際以外形論及密切關係論佔主導.....	51
二、	並非執行職務行為.....	53
三、	澳門民法典及第 28/91/M 號法令所稱之履行職務中及因履行職務的意義有別於外形標準說.....	53
第四章	須有過錯的存在.....	57
第一節	過錯之意義.....	57
第二節	行政侵權上公務員之過錯.....	58
一、	主觀過錯.....	58
二、	過失的客觀化.....	60
第三節	過錯之舉證責任.....	64
一、	公務員之過錯推定.....	64
二、	機關之過錯推定.....	65
第四節	過錯認定之型態.....	65
第五節	公務過錯.....	67
第五章	須有不法性.....	74
第一節	概述.....	74
第二節	違法的意義.....	74
第三節	不法性的具體判斷.....	75
第四節	作為和不作為的違法性.....	75
第五節	不法行為類型.....	76
第六節	違反職務義務.....	77
一、	違反職務義務.....	77
二、	違反一般職務義務.....	78
三、	違反一般適用原則.....	79
四、	違反應被考慮之技術性和常識性規定之事實行為.....	80
五、	違反對於第三人應執行之職務.....	80
第七節	不法與過錯的關係.....	81
第八節	公務過錯對不法性之作用.....	82

第六章 損害的存在.....	84
第一節 概述.....	84
第二節 損害的意義.....	84
第三節 人身損害.....	86
第四節 精神損害.....	87
第七章 事實(違反職務義務)與損害之間有因果關存在.....	89
第一節 概述及意義.....	89
一、概述.....	89
二、因果關係意義和作用.....	89
第二節 確定因果關係的理論.....	90
一、條件說(等同理論).....	90
二、原因說.....	90
三、相當條件說.....	91
第三節 相當因果關係.....	92
一、相當因果關係的結構及功能.....	92
二、相當因果關係之中斷.....	93
第四節 公務過錯對相當因果關係的影響.....	93
第八章 結論.....	94
參考文獻.....	99