

汉江长漂溺亡案之自甘风险规则分析

喜 雯 王玉珩

(沈阳师范大学 法学院 辽宁 沈阳 110003; 法库县人民检察院 辽宁 法库 110499)

摘 要:《民法典》第一千一百七十六条首次正式规定了自甘风险规则,将自甘风险规则的适用限定在了一定风险的文体活动之中,明晰了自甘风险规则的构成。从分析本案出发,运用自甘风险规则,去探索自由与权益保障之间的平衡。希望不仅能够为将来类似案件的裁判提供一个全新的视角,也能够有助于对自甘风险规则在实践中的理解与适用,更希望能反过来推动自甘风险规则的深入研究。

关键词:自甘风险;文体活动;内在风险

Analysis the assumption of risk for Han River rafting drowning case

Xi Wen Wang Yuyue

(School of Law, Shenyang Normal University; Shenyang, Liaoning; 110003; Faku County People's Procuratorate; Faku, Liaoning; 110499)

Abstract: Article 1176 of <The Civil Code of the People's Republic of China> formally stipulates the assumption of risk for the first time, limiting the application of the assumption of risk rule to certain risky cultural and sports activities, and clarifying the composition of the assumption of risk. Starting from the analysis of this case, the assumption of risk is used to explore the balance between freedom and rights protection. It is hoped that it will not only provide a new perspective for the adjudication of similar cases in the future, but also help to understand and apply the assumption of risk in practice, and in turn promote the in-depth study of the assumption of risk.

Keywords: Assumption of risk; Cultural and sports activities; Intrinsic risk

一、案例引入

(一)案情简介

2020年6月,钟祥市游泳协会拟组织汉江长漂活动。游泳协会在组织活动前做了试漂活动,安排了人员分工和分组,确定了安全救援人员和船只护航。并在活动开展前向港航局进行了报告,要求提供相关水域的船只管控。提前在游泳协会会员群里公布了起始地点,长漂时间,组织会员自愿参加,量力而行。活动当天,游泳协会在队伍最前方安排了扛旗人员,并强调任何人不得越旗提前登陆。

2020年7月12日,活动如期举行。李德宏也按时参加了该次活动。当李德宏及其他参加者游至活动终点准备上岸时,因终点区域停放了四艘大型船舶,湍急的河水在船前形成了巨大漩涡。多名游到停放船舶前的参游人员被漩涡吸入船底,李德宏也被漩涡吸入船底。游泳协会安排的救援人员,抓住李德宏身上的绳子,将李德宏扯出水面,其被扯出水面时已经昏迷,后被救援人员运送到岸上,救援人员对李德宏进行了心肺复苏、人工呼吸,并打了120急救电话,急救车赶来后,给李德宏打了强心针做了心肺复苏,大约半小时后宣布李德宏死亡。

(二)裁判结果

一审法院认为游泳协会尽到了必要的安全保护措施。李德宏溺水死亡系意外事件,判决驳回原告的全部诉讼请求。二审法院认为游泳协会作为组织者,已经尽到了必要的安全保障义务。本案系自愿参加的、具有一定风险的体育活动,李德宏作为完全民事行为能力人,具有多年的游泳经验,对活动当天的天气、水流等情况是否增加了游泳风险应当具有清醒的认知,应当知道大型船舶停靠点附近可能存在水流漩涡,应理性避让,不宜靠近。李德宏自愿参加长漂活动,并越旗上岸,不幸溺亡,非游泳协会未尽安全保障义务所致,故对原告的主张,不予支持。

二、自甘风险规则的适用

自甘风险规则规定在《民法典》第一千一百七十六条“自愿

参加具有一定风险的文体活动,因其他参加者的行为受到损害的,受害人不得请求其他参加者承担侵权责任;但是,其他参加者对损害的发生有故意或者重大过失的除外。活动组织者的责任适用本法第一千一百九十八条至第一千二百零一条的规定。”

(一)自甘风险规则适用的前提

1.“一定风险”的界定

风险在生活中无处不在,自甘风险中的“风险”应该仅指与侵权责任有关的风险而不包括交易风险等。其次,应该对“一定风险”从质的方面加以限制。在质的方面,该种风险应该是某种特定的风险。也即该种风险的性质应该是具体且特定的而非一般的抽象的风险。再次,在量的方面,该种风险的程度应该介于我们日常生活中所遭遇的风险程度与高度危险活动或高度危险物所带来的危险程度之间。^[1]总之,自甘风险中的“一定风险”应当是介于日常生活中人们应当承受的风险与高度危险之间的特定风险。

2.“文体活动”的范围

从文义上讲,“文体活动”指所有的文化和体育活动的总称。而这其中也应该包括一些非经典体育项目,因为即使是某些具有较高风险的极限运动,同样也会有参加者。^[2]极限运动中的挑战与刺激,正契合了超越极限、勇于挑战的竞技体育精神。故“文体活动”可以划分为文化娱乐类活动、经典体育活动与冒险类活动。需要强调的是,因冒险类活动所蕴含的风险最大,所以在适用自甘风险规则时应重点考察受害人参与其中的主观状态和意志自由。

(二)自甘风险规则适用的法律效果

1.“其他参加者”的责任

在进行文体活动时,不可避免地会出现冲突。如果其他参与者有一般过失,是文体活动的内在固有风险,这是合理范围内的行为冲突,属于自甘风险的范畴,可以引发免责的法律效果。如果其他参与者以文体活动的名义,基于故意或重大过失,严重违反活动规则,无视他人安全实施故意伤害他人的行为。那么,这种行为就超越了文体活动中固有的内在风险范畴,超出了受害人自甘风险的

范围,其他参与者就应当承担侵权责任。

2. “活动组织者”的责任

国内有学者认为,既然第一千一百七十六条第二款是第一千一百七十六条的内容之一,因而风险活动组织者的责任仍然在自甘风险的体系之内,是自甘风险的基本类型,只不过是适用其他条文的规定确定其责任而已。^[3]

与活动参与者不同,活动组织者负有一定的安全保障义务。因此受害者在自甘风险时不会减轻活动组织者的注意义务。活动组织者应尽到风险提示义务,在合理范围内降低风险发生的可能性,在损害发生时提供相应的救助措施。总之,活动组织者能否援引自甘风险进行抗辩,关键在于他是否履行了相应的安全保障义务。

三、自甘风险规则的构成要件

(一) 受害者对风险知情

受害者应该意识到他所参与的活动可能带来的危害结果,并意识到其中风险现实化的可能性。在判断受害人是否知情时,应该结合各种要素综合地判断,以得出更加客观的结论。

首先应该充分考量个体差异。行为人的认知能力与民事行为能力较为相似,都与主体的年龄、心智发展和健康状况相联系,因此可以参考民事行为能力来认定行为人的认知能力。但民事行为能力也并非唯一的参考标准,仅能作为判断依据而非完全等同,还是应该综合的去考察。^[4]其次,应该考虑该活动的职业化程度,职业化程度越高的参赛者,其对体育活动固有风险知悉的程度应该更高。

(二) 受害人自愿参与并承担风险

受害人自愿参与既是法条的要求也是民法中自愿原则的体现。自愿指的是受害人自己愿意而没有受他人强迫地去趋近危险。

自愿要素首先应该体现在受害人明示或默示做出了相应的意思表示。其次,在做出意思表示时,受害人应有一定程度的自由,首先是不参加活动的自由,其次是选择参加其他风险较低的活动的自由。同时也要注意,即使受害者自愿参与并承担风险,但这并不意味着受害人积极追求危害结果的发生。

(三) 造成的损害是内在风险现实化的结果

虽然自甘风险规则将受害人权益的保护置于特定法政策之后,但是也对风险的范围进行了审慎的划定,并非所有在活动过程中发生的风险都在自甘风险的涵盖范围之内。

首先,受害人遭受的损害必须是活动中固有的内在的风险现实化所导致的结果。其次,受害人自愿承受风险,仅表明其愿意承担在规则范围内的合理行为所造成的损害。如果超出合理的范围,也不属于受害人接受的固有风险。也就是说,其他参与者依然要履行相应的注意义务。

(四) 行为人没有故意或者重大过失

行为人没有故意或者重大过失是自甘风险规则的最后一个要素。关于文体活动参与者的行为是否存在故意或重大过失,应全面考虑活动的性质、原则、惯例和一般期望等因素,并要采用适合该文体活动的评估标准。自甘风险规则的消极构成要件也表现为行为人的主观要件,其同时具有主观标准和客观标准。主观标准即行为人有故意或重大过失,客观标准即行为人违反该体育活动的具体规则。^[5]

四、自甘风险规则在本案中的适用

(一) 本案属于自甘风险规则的适用范围

在本案中,李德宏所进行的在汉江中游泳的活动,具有一定风险但仍处文体活动的范畴内,应当属于文体活动中的冒险类活动,从而落入自甘风险规则的规制范围内。

(二) 李德宏的行为属于自甘风险

第一,李德宏对风险知情。首先,李德宏作为一个完全民事行为能力人,应当预知相应的风险责任。其次,李德宏作为游泳协会的会员,具有丰富的游泳经验,其对长漂可能导致溺亡结果的知

悉程度明显高于普通人。最后,游泳协会在活动开始前做过充分的风险提示,李德宏对风险完全知情。

第二,李德宏是自愿参与汉江长漂活动。本案中游泳协会在微信群发布了活动相关安排后,李德宏在微信群中以明示的方式报名参加汉江长漂活动。其具有充分的自由度去选择是否参加此项活动或选择参加其他风险程度较低的活动,应该认为其是自愿参与。

第三,李德宏溺亡是内在风险现实化的结果。在汉江中游泳,具有一定风险。大型船舶停靠点附近可能存在水流旋涡,不宜靠近。溺水而亡是李德宏进行汉江长漂活动必须承受的典型风险,且该风险现实化的可能性非常高。

第四,行为人没有故意或者重大过失。李德宏溺水死亡系意外事件,与他人无直接因果关系,亦非他人的侵权行为所致。其溺亡结果并非由于任何行为人的故意或重大过失造成。

综上所述,李德宏明知汉江长漂活动存在极大的风险仍自愿参与,并非由于任何人的故意或者重大过失导致其在长漂活动中溺亡,符合自甘风险规则的构成要件,李德宏的行为属于自甘风险。

(三) 钟祥市游泳协会可以自甘风险为由主张免除责任

游泳协会吸纳会员并组织游泳活动的社会团体法人,汉江长漂活动中应当认为其法律地位是组织者,适用《民法典》第一千一百七十六条第二款的规定。

首先,在活动开始前,游泳协会提前在会员群里公布了起始地点和长漂时间,组织会员自愿参加,量力而行。可以认为游泳协会作为活动组织者已经尽到了风险提示义务

其次,在组织活动时,游泳协会做了试漂活动,安排了人员分工和分组,确定了安全救援人员和救援船只。向港航局申请协调管制并提供护航船只。在活动当天安排了扛旗人员,并强调任何人不得越旗提前登陆。可见,其已经在合理范围内最大限度地降低了风险发生的可能性。

最后,在出现险情后,游泳协会安排的救援人员及时救出了卷入船底后浮出水面的人员,及时提供了相应的救助措施,尽到了必要的安全保障义务。

综上所述,钟祥市游泳协会尽到了安全保障义务,可以自甘风险为由主张免除责任。

五、结语

自甘风险规则的确立,一方面有利于鼓励人们自由地参与活动,另一方面有助于保障人们的正常权益,尤其是参与具有一定风险的文体活动的自由。同时,对自甘风险规则划定严格的适用范围与构成要件,厘清自甘风险规则与其他相关规则的关系,也是对受害人权益的保障。相信,随着理论研究的深入与司法实践的发展,自甘风险规则将在自由与权益保障之间达到更好的平衡。

参考文献

[1] 杨立新,余孟卿.《民法典》规定的自甘风险规则及其适用[J].河南财经政法大学学报,2020,35(04):1-9.

[2] 曹权之.民法典“自甘风险”条文研究[J].东方法学,2021(04):121-138.

[3] 杨立新.自甘风险:本土化的概念定义、类型结构与法律适用——以白银山地马拉松越野赛体育事故为视角[J].东方法学,2021(04):107-120.

[4] 邵道萍,邱易.体育活动中自甘风险制度适用探究[J/OL].沈阳工业大学学报(社会科学版):1-5[2022-04-07].

[5] 杨雪,张峻博.《民法典》体育活动自甘风险的要件及其司法适用[J].南海法学,2021,5(06):54-64.

作者简介:喜雯(1998.08-),女,满族,辽宁沈阳人,法律硕士,沈阳师范大学法学院全日制研究生,研究方向:民商法学。

王玉珏(1991.11-),女,汉族,吉林四平人,中文大学本科,法库县人民检察院综合业务部副主任,研究方向:民法、行政法。