

# 德国一般人格权中的隐私保护

\*

要:

9404/j.cnki.dffx.2016.06.009

## 一 是 问

信 的 ， 人 信 保 护 法 一 法 的 国  
以 ， 台 的 人 信 保 护 法 大 50%。<sup>[1]</sup> 台 的 人 信  
化 的 人 信 保 护 。 一 法 的 人 信 权 ， 人  
的 权 利 人 信。<sup>[2]</sup>

人 信 人 法 隐 私 权 的 保 护。<sup>[3]</sup>

法 1995 10 24 人 信 的 人 保 护 以 的  
见 “ 人 信 保 护 法 ”(2010)、德 国 《 人 信 保 护 法 》(2010)、英 国 《 人 信 保 护 法 》(1998)  
人 “ 信 权 ” 一 表 的 德 国 学 家 (Steinmüller)。Steinmüller / Lutten  
der: Grundriss des Datenschutzes, Gutachten im Auftrag des Bundesministeriums  
1. Aufl.  
《 隐 私 权 》(2009) 1 页 利 利 : 《 隐 私 权 概 念 的 研 究 》,  
人 信 权 的 法 学 代 法 学 》2013 4 。

12

823 1

4

5

6 7

704 2

8

传统 “岛屿” 秩 秩



9

“岛屿” 10 卷

: 823 2 : 185 123 299

”

Wagner, ... 1. Aufl., 2010, S. 148.  
4, Kötz/Wa..., 148  
er, Autorrecht, in JherJb. 18, 129, 251ff.  
e, Deutsche..., recht I 1895, § 81, S. 702 ff.  
n-Ehmen..., Aufl., Anh § 12  
r, Ro..., in 16  
t F..., und Informationsve..., zivilrecht, AcP 188 1988, 230, 237.

12

1

2 1

BGHZ 13 334  
der Spiegel

14

1 2

15

16

17

Okasa

Canaris, *Lehrbuch des Schuldrechts, Band II, Besonderer Teil, 2. Halbband*, 1994, S. 492.

Vogelgesang, *Grundrecht auf Informationelle Selbstbestimmung?*, 1987, S. 39.

11 Larenz/Canaris 491

2000 805

NJW 1994, 1004.

Z 13

nn, *Grundrechtsrecht*, in: 50 Jahre Bundesverfassungsgerichtshof, Bd. I, 2000, S. 613, 634.

2

18

19

22

BGHZ 27 284.

比 防卫或者存 更加重 益 前  
 具 违 性 仅仅 存 据 种  
 化 犯 <sup>20</sup> 将 决  
 仅 或特 圈子 或 众 悉 更 决  
 机 声 <sup>21</sup> 决 指向 间 秘密 根据 观  
 商业场合 况就 密 <sup>22</sup> 相反 明确指出 果 类  
 张 此类 具 免 <sup>23</sup>  
 雅 BGH NJW 1965 685 决 何 言论  
 索拉雅 波斯 王 前妻 出版社 编辑 刊物 刊载 篇 关她 访问稿  
 访问稿纯属捏造 报社 后立 篇新报道 索拉雅 更 启 列刊登  
 索拉雅 此举 犯  
 将 杜撰 涉 访问稿 之  
 且加 须 担精 任 <sup>24</sup> 件 样  
 再次将 义 义 决 向 众 关 言  
 果她 此 愿 何种 式 <sup>25</sup> 实际 涉 隐 披露 捏造  
 将 说过 塞到 嘴 问题 无需讨论  
 论到底 言论 还 共场合 言论 <sup>26</sup> 论 决 观念  
 种控 支配 言论 流向 决

#### 四 论困境 解决 式

须明 范围 区唯 此才

<sup>26</sup> NJW 195 1344.  
 Z 27, 284.  
 17 Ehman 634页  
 NJW 195 1344.  
 NJW  
 NJW

意志远...  
些针对不特定...  
故意或过失不法侵害...  
的损害。”一般人格权缺少“社...  
823条第1款明确列举的所有权、生命、健康...  
这个概念的决定性因素；<sup>[29]</sup>人们无法想象看到人的...  
存在的基础，而且，在社会生活中，一般人格权的客体也不具有...  
的具有公示性的表现形式。<sup>[30]</sup>也正是因为如此，德国帝国法院在判决...  
可为《德国民法典》第823条第1款所规定的“其他权利”。<sup>[31]</sup>一言以蔽之，一般人格权...  
在可识别的客体，其保护范围无法确定。也正是由于其保护范围上的开放性，一般人格权...  
为是一项“框架性权利”；<sup>[32]</sup>这意味着，从单纯侵害一般人格权的事实中，不能推定出行为...  
是必须经由个案中的利益衡量来确定其违法性。<sup>[33]</sup>

#### 一般人格权具体表现方式与利益衡量

文所述，在许多案件中，德国联邦最高法院往往将一般人格权表述为与个人尊严和人格...  
切相关的、从而要求所有人予以尊重的一项权利。这一宽泛式的论断，无异于什么都没...  
德国学者拉伦茨批评道：一般人格权的一般条款式的特征导致《德国民法典》第823条的体...  
将一般人格权导向了一项没有边界的权利。<sup>[34]</sup>

邦最高法院在随后的一些判决中承认了上述危险，并努力澄清并不允许存在一项没有边...  
格权，其理由在于：“每个人的自由都必须以他人在法律上获得承认的自由为必要的界...  
则这么一项自由将不受限制地限制了他人的自由”。<sup>[35]</sup>这一观念清晰地体现在该法院的...  
公司文件案(BGHZ, 24, 72.)”判决中。该案的重要意义在于，德国联邦最高法院明确强调了...  
利益衡量才能为一般人格权的保护范围划定界限。由于该判决对于如何确定一般人格权保...  
证为重要，

如：  
承认的是，由于一般人格权具有一般条款的特征，因此具有不确定性。正如人格本身具有开...  
一般人格权的内容也不可能被终局性地确定。一般人格权并没有开启这么一种可能性：个...  
以不受限制地获得实现。情况也不可能如此：一个人得... 被...  
... 一个人的... 一个人的一般人格权... 人的一般人格权具...  
... 人格的... 正是... 这... 的可能性，...  
... 定限，... 定限... 利益... 确定性。 <sup>[36]</sup>

中，德国联邦最高法院明确表示，一般人格权的... 和界限不可能... 决于当事人...  
在这些... 受具有外界可识别的具体表现形式时，才可能被法律所承认；在此...  
... 性的受”<sup>[37]</sup>并不可... 实上，在德国联邦最高法院看来，... 到保护个人

... 权利的... ,第... , ⑤。

案”( )。 [ ], ,第...  
§

§  
ö ”

致 干

示

41

示

愿

愿

义 43

示

愿

示

44

45

示

4

10

13

47

愿

义

愿 48

愿

致

义

...onomy? Views of Privacy as a Civil Liberty, in : Freeman with R. Halso

..., 1994 Oxford University Press , pp. 41 71, p. 41.

NJW

-Vogt, Der Schutzbereich des zivilrechtlichen allgemeinen Persönlichkeitsrechts, 1997, S. 46

ker, Das Recht des Privaten an der eigenen Geheimsphäre-ein Beitrag zu der Lehre von den indivi

H, NJW 1994/2005, 3006; BVerfG 89, 69, 82ff; BGHZ 116, 268, 373.

FG, 27, 1.

FG, NJW 1994/1995, 1464; BGH, NJW 1994, 1950, 1951.

JZ

406

49

50

51

52

53

仍然

亦

营造出

气氛

气氛

能够

通 一 避 通 一 避 来 里 因 里 常 且 通 常 里 避 且 里 共 实 共 集 常 里 避 氛 既 来 一 通 且 避 通 重 一 共 常 重 且 避 且

出

气氛

54

实

里

重

质

因素毋宁

场合

质

场合

质

因

合

55



56

里

场

来



57

意愿明确  
受保护。在某些  
同时接收电话通话内容  
情形下,通话者应该预料到自  
行为 不是什么耍了小伎俩的无耻之举,

也可能...  
 之外的保密义...  
 不存在契约中的保密义...  
 比类隐保... 中的...  
 的人... 密...  
 的人... 的...  
 保持缄默的印章”。如... 的... 人的...  
 78. ... 人... 的... 则构成违... 79. 如...  
 的... 则... 定... 人... 为... 上... 保持缄默的印章... 行为...  
 80.

### 隐保中的

的隐... 的外在形... 在人... 人... 人... 为...  
 为外... 的保... 在人... 人... 是如此的隐...  
 人... 为... 上... 保持缄默的印章”那么... 保... 的行为...  
 印章的行为也... 定为... 违... 81. 是... 的侵... 行为是否... 定为违...  
 行为... 的... 下文... ”... 人的隐... 之...  
 在... 务中... 定隐... 的保... 范围... 比... 在... 中描述... 评价那... 能正... 化隐... 侵... 行...  
 则是更为棘手的问题

定行为违... 的“... 理论”... 化...  
 司... 践中... 如何... 行... 受侵... 的隐... 属... 哪... 受保... 的人格...  
 国司... 践将受保... 的人格... 分为... 人... 隐... 密... 的受保...  
 依次增强。82. 人... 保... 的是... 人能够在社会... 工作中展... 我... 的隐...  
 程度... 制... 时候... 不受保... 密... 的是... 人... 在... 想... 在感受的外...  
 物质... 处... 保密状态的行为... 如... 人... 日记... 健康...  
 受... 律的绝... 保... 83. 是“绝... 不... 触... 的核心... ”84. 之的任何侵犯行为都... 然...  
 无需... 行... 85. 人格保... 的多数情形是处... 人... 密... 之... 的隐...  
 的是... 社会一般观念... 只... 人的... 人... 众才能...  
 是... 人在... 居范围... 中的行为... 隐... 的受保... 强度居...  
 的侵... 行为... 不能... 导... 违... 因此... 是... 定... 违... 的必要途径。87. 上述...  
 ... 来... 定... 受... 保... 程度... 的主张... 为... 理论。88.

JW...  
 Q... Er... 边码 7p  
 6, 77, 80... 987, 2667; NJW 1991, 1553; BVerfG 54, 148, 154; BVerfG NJW 1991, 2340  
 NJW 1988, 19...  
 G 35, 35, 39... VerfG 80, 367, 373.  
 dt/Sprau... 823, Rn. 87.  
 NJW 1...  
 NJW... JW... 1477  
 8... 边码30; 前引 85... 边码87p

理论的观  
读者来信案  
可侵犯性”以及“每个人

程度 限 何都 识别 们 106  
 何者优先时 司 实践 区 “绝 历史 物 “ 历史 物 绝  
 主 将 已置 主 靠 注 实现 生 物  
 物 偶然 产生 前者 忍 程度往往  
 后者 限 范围内 108 将  
 像 文章 插图 肖像 109

## 七：信息 “信息” 反思

信息 般 奉 信息 信息 存  
 构 信息 限 信息 社会现实 反映  
 地归属 信息 考虑 社会 110  
 特 信息收集 应 需 考察 已  
 意愿 种外界 识别 表示 来 且 意愿根 般 社会 念  
 立 何 时 考虑 素 包括：信息  
 开 信息 者 信息 开起

313; BGH 36, 77, 82.

85  
 NJW 2  
 85 Palandt 边码112  
 -RR 2004, 61 622; BGH NJW 2005, 56.  
 I NJW 200  
 I, NJW 5.  
 rfG, 797  
 I NJW 2006, 3406.

116

117

7

118

119

120

N.  
NJW  
NJW 2005, 594.

8 Erman-  
mann 39

10 J. Ehmann 258

25

35 149

6

115

律 间 否存 大  
取;超出收

对 有

这 出

121

对  
这

1977

对

出  
律

1977

存

出

正  
律

正 不

这些问

或

李欣倩\*

要:随着大

个 大 40 个 2 个

94

10

2016

2015 3022