

定額保險契約 小考

辯護士(白頭合同法律事務所) 朴 基 億

. 序 說

定額保險契約(Summenversicherungsvertrag) 가
生死・傷害・疾病 損害 有無 額數
契約
, 가 報酬
. 1)
商法 損害保險 人保險 2)
,
. 3)

1) 鄭東潤,「商法(下)」, 法文社, 2000, 447 ; 崔基元,「保險法」, 博英社, 1998, 17 ; 蔡利植,「商法」- 保險法・海商法, 博英社, 2001, 5 ; 鄭燦亨,「商法講義(下)」, 博英社, 2002, 467 ; 孫珠璫,「商法(下)」 第10訂增補版, 博英社, 2002, 472 ; 坂口光男,“定額保險契約”,「保險法」, 文眞堂, 1991, 284 ; 田辺康平, 新版「現代保險法」, 文眞堂, 1995, 231 ; 大森忠夫,「保險契約法の研究」, 有斐閣, 1969, 71 ; 金澤 理,“生命保險・傷害保險”,「損害の重複填補・逸失利益の算定」, 日本交通法學會, 有斐閣, 63 .

2) 商法 人保險
(商法 739)

3) 李基秀,「保險法・海商法學」 5, 博英社, 2000, 269 ; 崔基元, 609 ; 金會晃,“傷害保險 法體系上 地位”,「法學研究」 2 (1990. 12.), 320 ; 梁承圭,“傷害保險 關 法的考察”,「法曹」25 10 (1976. 10.), 43 ; 坂口光男, 284 ; 大森忠夫, 70 .

4) 人保險 物 件保險 財產保險 (鄭燦亨, 467 ; 鄭東潤, 446).

5) 金會晃, 320 ; 李基煜,“保險者代位 利得禁止原則”,「漢陽法學」 7 (, 1996. 9.), 122 ; 鄭燦亨, 467 ; 崔基元, 16 17 ; 鄭東潤, 446 447 ; 李基秀, 269 ; 梁承圭,「保險法」,三知院,1998, 34 ; 李範燦・崔竣璿,「商法(下)」第3版,三英社,2001, 415 ; 田邊康平,“保險契約の分類について”,小町谷先生古稀記念,「商法學論集」,有斐閣,1964, 261 ; 坂口光男, 284 ; 大森忠夫, 70 71 ; 金澤 理, 63 ; 林 輝英,“傷害保險の法的構造”,「損害保險双書」3 新種保險,文眞堂,1975, 195 196 .

6) 蔡利植, 126 , 207 .

7) 1999. 8. 24. 99 24263 .

8) 1998. 4. 28. 98 4330 ; 1998. 3. 27. 97

, 商法 損害保險 保險
 者代位 (商法 682) 人保險 保
 險者代位 否定(商法 729) 人保
 險 定額保險 .⁹⁾
 人保險 治療費 實損害
 損害保險的 가 人保險 人保險 定
 額保險 . 人保險 ‘定額保險’
 ‘損害保險的 가 人保險’(不定額保險)
 가 . ‘損害保險的
 가 人保險’ 人保險 損害
 保險 損害保險
 , 商法 (商法 729 但書
). 人保險 定額保險 人保險
 損害保險的 가 人保險 定額保險
 .
 損害保險契約 實損害 填補
 , 「實損害補償 原則」
 「利得禁止 原則」 大原則 強行法
 的 原理 .¹⁰⁾ 實損害補償 原則
 實損害補償 原則
 가 , 人保險 定
 額保險契約 . 定額保險契約 損害保險契約 法

27039 .

9) 梁承圭,「保險者代位 研究」,三英社,1975,36 ;洪性戊,“保險者代位權”,「海商·保險法 諸問題」 53 ,

1991,412 ;李宙興,「實務 損害賠償責任法」,博英社,1997,586 .

10) 李範燦·崔竣瑋, ,542 ;梁承圭,「保險法」,191 .
 通說 絕對主義

理 定額保
 險契約 가 .
 가 人保險 生命保險契約 傷害・疾病保險契約
 損害 約定金額
 , 定額保險契約
 講學上 .
 傷害保險 가
 11) 가 定額保險
 , 가
 損害保險 가 가,¹²⁾
 保險者代位 商法 729 但書 傷害保險契約
 定額保險
 保險者代위가 , 定額保險
 定額保險
 가 定額保險
 가 .
 定額保險 判例 定額保險
 , 定額保險
 .
 本稿 總論 定額保險 本質 內容 ,
 各論 體質 素因 ,
 定額保險 減額 가
 (保險金 減額) 定額保險 保險者代위가 가
 (第3者 保險者代位) 定額保險 가

11) 10 1 .

12)

償金 定額保險金 控除 가 (保險金 控除
損益相計)

定額保險 가
大法院判例, 下級審判決 日本 學說, 判例

· 定額保險契約 種類

1. 保險事故 基準 分類

定額保險契約 生命保險契約, 傷害保險契
約, 疾病保險契約 ,¹³⁾

生命保險契約 人保險 生死(
「死亡」 「一定 時期 生存」)

가 ,
定額保險契約 가 傷害保險契約 被保
險者가 急激 偶然 外來 損傷
結果 死亡, 後遺障害, 入院 等

,¹⁴⁾ 疾病保險契約 , ,

,¹⁵⁾ 定額保險契約 .

13) 坂口光男, , 285 ; 田辺康平, , 232 .

14) 傷害保險契約 講學上 通說・判例

·
傷害保險契約 傷害 死亡

15) 가 .

，傷害保險契約 疾病保險契約 實費
 () 定額保
 險 損害保險 .16) 人保險
 定額保險
 實損害 填補 人保
 險 定額保險 .17)

2. 保險事故 結果 分類

定額保險契約 保險事故 結果 純定額保險 準定額保
 險 .18)
 純定額保險 生命保險 保險事故 , 傷害 死亡
 傷害死亡 死亡保險金(1)
 被保險者가

- 16) 坂口光男, 286 ; 田辺康平, “, 232 ;
 實損害 填補 損害保險型 傷害保險
 . 大法院
 損害保險 損
 害保險型 傷害保險 (2000. 2. 11. 99
 50699).
- 17) 孫珠璣, 683 ; 金星泰, 「保險法講論」, 法文社, 2001, 799 ;
 鄭燦亨, 685 ; 鄭東潤, 447 ;
 , 「人保險 定額保險 ...」 (1999. 8.
 24. 99 24263) 「人保險 定額保險
 」 (1998. 4. 28. 98 4330
 ; 1998. 3. 27. 97 27039)
 人保險 定額保險 가 ‘人保險
 () 定額保險’ 가,
 ‘ 定額保險’ .
- 18) 梁承圭, 480 ; 李基秀, 300 ; 鄭東潤,
 693 ; 鄭燦亨, 701 .

死亡保險金
 , 純定額保險
 , 準定額保險 傷害 , 身體障害
 .
 傷害事故 ,
 가
 障害等級
 被保險者が
 .
 後遺障害保險金 , 後遺
 障害保險金 準定額保險
 定額保險 純定額保險 準定額保險
 . , 後遺障害保險金 準定額保險 定額保險
 가 .
 死亡保險 後遺障害保險 定額保險
 , 兩者 .¹⁹⁾

19) 「
 定額保險 ...」(1999. 12. 17. 99 22696 ;
 2000. 4. 12. 99 6800)
 定額保險 , 後遺障害保險
 「
 ...」(1998. 7. 15. 97가 11061 ;
 2001. 8. 17. 2000 3099) , 「被保險者
 實損害 損害保險 定額保險
 」(2000. 9. 29. 99 6661)
 .

定額保險契約 本質

1. 條件附 金銭給付契約

定額保險契約		가
損害	有無	額數

條件附 金錢給付契約 .20) 가

21) 保險金

犬却院 「

...」²²⁾， 定額保險

條件付 金銭合付契約

，定額保險契約 條件附 金錢給付契約

射幸的 賭博契約 . 定額保

險契約

23)

2. 定額保險契約 人保險

20) 李基秀, 270 ; 坂口光男, 285 ; 田辺康平, 232-233 ; 松村弓彦,「搭乗者傷害保險の死亡保險金を相續人が賠償請求する損害から控除することの要否」,「NBL」(別冊); 實務 取引法判例 No.45 (1998. 1), 320 .

21) _____.

16 , 商法 660 .

22) 2002. 3. 29. 2000 18752, 18769 .

23) 坂口光男, , 285 .

財産 損害額
 가 損害保險 , 金銭的 評價가
 生命・身體
 24) 損害 ,
 25) 定額保險契約 生命・身體
 , 人保險 ,26)
 損害保險 가 가
 既評價保險(商法 670) , 가 損害
 가 新品價額 新價保險(商法
 676 但書)
 人保險 損害保險 定額保險
 . 既評價保險 新價保險 損害保險 實損填補
 原則 ,27) 實損填補原則
 定額保險 .
 定額保險契約 人保險

-
- 24) 李基秀, , 270 ; 梁承圭, , 439 ; 鄭燦亨, ,
 686 ; 徐憲濟,「商法講義(下)」, 法文社, 2002, 257 .
 25) 李基秀, , 270 ; 徐憲濟, , 257 .
 26) 田辺康平, , 232 ;
 坂口光男, , 286 .
 27) 新價保險 鄭東潤, , 555 ; 金星泰, , 421 ;
 金正皓,「商法講義(下)」, 法文社, 2000, 470 . 新價保險
 山
 下友信,“利得禁止原則と新價保險”, 竹内昭夫先生追悼論文集「商事法の展
 望」新しい企業法を求めて, 1998, 699 ; 既評價保險
 가 가
 가 가
 가 損害額 (商法
 670 但書)「利得禁止原則」 (鄭東潤, , 553
 ; 崔基元, , 260 ; 孫珠璣, , 574).

人保險
 定額保險 人保險
 被保險利益 保險價額
 定額保險 保險契約 目的 損害補償
 損害 가 「損害」
 , 定額保險 大原則 實損
 害補償 原則 利得禁止 原則
 定額保險 支給保險金 決定 損害
 가 約
 定 金額
 32) 定額保險契約 被保險者
 , 損害保險契約 保險 目的物 定額保
 險契約 保險受益者
 損害保險契約 被保險利益 被保險者
 定額保險契約 被保險利益
 被保險利益 主體 , 保險契約者
 保險受益者
 定額保險契約 內容

32) 李基秀, , 270 ; 鄭燦亨, , 686 ; 崔基元, , 610
 ; 註釋 商法 () [保險], 韓國司法行政學會, 2001, 721 ; 金星泰,
 , 815 ; 李範燦·崔竣璿, , 664 ; 孫珠璿, , 687
 ; 蔡利植, , 207 ; 鄭東潤, , 678 ; 梁承圭, ,
 439 ; 李文鳳, “商法上 傷害保險契約 地位”, 「司法行政」(1973. 12.),
 39 ; 坂口光男, , 285 ; 田辺康平, , 234 .
 33) 金星泰, , 373 .

被保險者 過失
 減額 가 가 .
 學界 ,
 判例 .

2. 保險金 減額 肯定 事例

가. 2002. 10. 11. 2002 564

「傷害保險約款

가

가

.³⁶⁾ 被保險者가
 既往症

가

既往症

가

,

定額保險

,

既往症

.

」

37)

.

.

36)

98 40763, 40770

2002. 3. 29.

1999. 8. 20.

2000 18752

37)

「

生命保險

727

定額保險

가

가

,

. 2001. 9. 19. 2000가 10592 ()

「 既往症 既往症

(

定額保險

‘ ’ 가 ‘ ’ 가

)」 50% .

3. 保險金 減額 否定 事例

가. 1999. 5. 25. 99 14723, 14730

「 既往症

既往症 , 既往症 相當因果關係가 既往症

商法 727

定額保險 生命保險 가

相當因果關係가

既往症

2001. 12. 13. 2001 36831) (

가, 既往症
 』 原審判決³⁸⁾
 .
 . 1999. 8. 20. 98 40763, 40770 39)
 「傷害保險 被保險者가 急激 偶
 然 外來
 人保險 , 가 被保險者가 告知義務
 가 商法 保險契約 解止 , 傷害保
 險約款
 가 가
 約款
 除外 被保險者 體質 素因
 後遺障害 保險金
 支給 減額 』 .

. 2000. 9. 29. 99 6661, 6678 ()⁴⁰⁾

38) 1999. 2. 11. 98 47834, 47841 .
 39) 同旨 ; 2002. 3. 29. 2000 18752, 18769 .
 40) 同旨 ; 1998. 7. 15. 97가 11061 () ;
 2000. 4. 12. 99가 2055 ; 2001. 4. 20.
 2000가 63634 ; 2001. 8. 17. 2000 3099
 () ; 2001. 12. 13. 2001 36831 ;
 2002. 3. 6. 2001가 192761 () ; 2002. 6. 12.
 2000가 309166 ; 2002. 8. 22. 2001가 36465
 . 1998. 7. 15. 97가 11061
 定額保險 ()
),

「

가

傷害保險, 被保險者 實損害
保險金 損害保險 定額保險 方式
, 가 急激性, 偶然性, 外來性 保
險事故, 被保險자가 既往
症 後遺障害 既往症
後遺障害 保險金 全額
가 」 .

. 1998. 7. 15. 97가 11061 ()⁴¹⁾

「 “ ”

傷害保險 保險金 給付方式
障害 等級 支給率 가
定額保險
方式 被保險者 實損害
損害保險 方式
, 가 急激性, 偶然性, 外來性 保
險事故, 가 既往
症 後遺障害 既往症
後遺障害 保險金 全額
가 」 .

41) 1998-2, 178 .

4. 判例 檢討 結論

[2 가]

約款
[2] 公平 原
則 既往症 ()
減額
[3 가] 定額保險 [3
] 人保險 [3 ,] 被保險者
實損害 保險金 損害保險 定額保險 方式
가 .
가

公平 原則
定額保險契約 條件附 金錢給付契約 損害 填補
實損填補原則
傷害保險 定額
保險 傷害 死亡 相當因果關係가
가 急激性, 偶然性, 外來性
가

42) 被保險者 實損害
 保險金 損害保險 定額保險 方式

43) 問題 約款
 保險金 減額

減額
 가
 [2 가] 定額保險

具體的 損害額
 定額保險 損害保險化
 定額保險 損害 填補

가 損益相計
 44)

42) 1999. 5. 25. 99 14723, 14730
 43) 2000. 9. 29. 99 6661, 6678 (); 1998.
 7. 15. 97가 11061 (); 2001. 8. 17. 2000
 3099 (); 2002. 3. 6. 2001가 192761 ()
 44) 洲崎博史, “定額保險と損益相殺 : 搭乗者傷害保險の問題を中心に”, 川
 又良也先生還曆記念 「商法・經濟法の諸問題」, 商事法務研究會, 1994,
 340

138 法曹 2003・4 (Vol.559)

，
 過失比率 保險金 減額條項

.47)
 ，
 가

，
 가
 가

10
 商法

658 .48)
 .
 가

(651). 가
 .
 ،

47) (2003. 1. 1.)
 20%
 ،
 가

30%
 가

(4 5).
 48)
 가
 . 孫珠璨，
 543 ；鄭東潤， 516 .

가 ,

가 既往症

가 定額保險金 減額

被保險者 가

[2 가]

가 , 約款 減額

[3] 가 .

, 定額保險 定額給付

, 「 가

」 ,⁴⁹⁾

, 定額保險契約 損害賠償 既往症

損害 損害 公平負擔

,⁵⁰⁾

. 定額保險契約 第3者 保險者代位

1. 問題 提起

保險者代位 保險 目的 第3者

保險 目的 保險者代位⁵¹⁾ 「

49) 1995. 2. 10. 94 44774, 44781 .

50) 1996. 9. 10. 94 59677 ; 1998. 7. 24. 98 12270 ; 2000. 1. 21. 98 50586 .

51) 「殘存物代位」 .

2. 保險者代位 根據

保險事故가 3

被保險者 保險金請求權 , 3

損害賠償請求權 가 . 가 3

被保險者

被保險者 代位 3

根據가 가 .

損害保險契約

損害保

險 損害補償契約性

(絶

對說) 保險者代位가 損害保險契約

公序 政策的 保險 政策的

(相對說) .53)

絶對說

相對說

商法

保險

者代位 規定

規定 가

例外規定 가 ,

强行規定

가

任意規定

가

.54)

가. 損害補償契約性

(絶對說)

53) 損害保險 損害補償契約性 保險政策的 側面
折衷的 가 (鄭東潤, , 572 573 ; 金正
皓, , 498)

54) 韓渭洙, “保險者代位 自動車綜合保險 承諾被保險者”, 「商事判例研究
()」保險法·海商法, 博英社, 1996, 123 ; 石俊洙, “保險者 第3
者 請求權代位 關 研究 - 法的 根據 第3者 範圍
中心 -”, 慶熙大學校大學院 碩士學位論文(1991. 8.), 14 .

政策的觀點 (相對說)

被保險者
損害保險契約
被保險者

政策的 手段

58) 政策說 相對說⁵⁹⁾

實損害補償 原則 絕對的 强行規定 任意
規定⁶⁰⁾

根據 , 商法 超過保險 既評價保險
被保險者가 實損害額
, 損害保險
新價保險 , 人保險 保險者代位
傷害保險契約
(商法 729) 國民健康保險(舊 醫療保險)
(國民健康保險法 53)⁶¹⁾

87 1669 ; 1990. 2. 9. 89 21965 .

58) 梁承圭, 「保險法」, 235 ; 韓渭洙, , 6 ; 成文鏞, “保險者
代位”, 「司法研究資料」 8 (1981. 4.), , 7 .

59) 「損害填補」契約性, 「被保險利益」
, 「利得禁止」 原則 絕對的
相對的 相對主義 主觀主義
(大森忠夫, , 243). 少數說 .

60) 石俊洙, , 14 .

61) “ 3 46 . 現行 國民健康保險法 53 ()
가 가 3
1
가 3
” .

· 學說 檢討

政策說 保險者代位가 ,

人保險 生命保險契約 保險者代位

重疊的 公序 政策

保險 政策的

가 .

政策說 , 商法 가

가 既評價保險(商法 670) , 新品

價額 新價保險(商法 676 但書)

, 損害保險 實損填補原則 例外

,⁶²⁾ 利得禁止 原則 .

人保險 損害 實損填補

原則 , 保險者代位가

, 損害保險 損害 實損填補

實損填補 가

保險者代位 不許 根據 .

政策說 根據 商法 人保險 傷害

保險契約 保險者代位 , 商法

傷害保險契約 保險者代位 傷害

治療費 藥代 實費 損害保險

가 實損填補原則 保險者代位

支配的 見解 .

傷害保險契約 保險者代位 許容 政策說 가

損害補償契約說 가 .

62) 新價保險 鄭東潤, , 555 ; 金正皓, , 470 .

國民健康保險 保險者代位 許容
 保險給與가 損害保險
 保險者代位 63) 實損填補原則
 政策說 가 . 產災保險(54 1) 64)
 가 . 65)
 保險者代位制度 根據 損害保險契約 損害補償契約
 性 通說・判例 . 損害保險契約
 財產上 實損害 填補 .
 實損害補償 原則(principle of indemnity) 損害保險
 保險事故 實損害 利得 原
 則 利得禁止原則 . 實損害補償 原則
 利得禁止 原則 人爲的 事故
 發生 抑止 가 大原則
 公理 强行法的 原理 . 66)
 , 67) 論
 理的 歸結 保險者代位가 許容 . 68)

63) 金星泰, , 440 .

64) 54 1 “公團 3
 災害 保險給與 給與額
 給與 者 3 損害賠償請求權 代位 ”
 . 保險給與 定額保險 損害保險的 性質 가
 保險者代位가 .

65) 實損填補原則 個別法
 가 保險 政策的
 . 實損填補原則 例外 實損填補原則 適用

66) 李範燦・崔竣璿, , 542 ; 梁承圭, 「保險法」, 191 .

67) 梁承圭, 「保險法」, 191 .

68) 梁承圭 教授 ‘保險者代位制度
 損害保險契約 損害補償性, 利得禁止原則
 損害保險契約 ,

保險者代位 根據 損害補償契約性 (絕對說) 各
 國 .⁶⁹⁾ 保險者代位 通
 說・判例 損害補償契約說 損害 填補
 生命保險 定額保險方式 傷害保險契約 가

3. 商法 729 解釋⁷⁰⁾

商法 人保險 通則 規定 商法 729 「保險者
 保險事故 保險契約者 保險受益者 3
 代位 傷害保險契約
 當事者間 保險者 被保險者 權利
 權利 代位
 」 商法 729 人保險
 保險者代位 禁止 但書 傷害保險契約
 例外
 生命保險 가
 , 傷害保險契約 商法 729 但書 文理解釋
 ‘ 傷害保險契約’

, ‘
 新價保險 , 人保險 損害保險契約
 傷害保險契約 (商法
 729)
 保險政策的 立場 ,
 (梁承圭, 「保險法」, 236).
 69) 梁承圭, 「保險者代位 研究」, 21 ; 石俊洙, , 32
 .
 70) 拙稿, “商法 729 但書 解釋”,
 3135 (2003. 1. 2.), 14 .

保險者代位가 .

가 . 立法經緯

立法趣旨 가 .

損害保險 保險者代位 (商法 682)

人保險 保險者代位 否定(商法 729)

人保險 定額保險

. 71) 定額保險

損害・費用 損害

保險 (, 傷害

醫療費 藥品代 가

),72) 損害保險 性質 가 人

保險 3 가

代位權

가 ,73) 商法 729 傷害保險

生命保險 商法 739

立法上 問題點 ,74) 1991. 12. 31.

商法 729 但書 新設 傷害保險契約

約定 被保險者

-
- 71) 梁承圭, 「保險者代位 研究」, 三英社, 1975, 36 ; 李宙興, , 586 ; 洪性戊, , 412 .
- 72) 崔基元, , 578 ; 李基秀, , 271 ; 鄭燦亨, , 685 .
- 73) 梁承圭, 「保險者代位 研究」, 37 ; 李宙興, , 586 ; 註釋 商法 () [保險], 723 ; 吳昌洙, “無保險自動車 傷害擔保 法的 性質 保險者代位”, 「判例研究」(第14輯, 2001), 206 .
- 74) 鄭熙喆, 「商法學原論(下)」, 博英社, 1980, 131 ; 徐燾珏, 「商法講義(下)」, 法文社, 1981, 306 ; 鄭茂東, 「商法講義(下)」, 博英社, 1982, 126 ; 李宙興, , 586 ; 梁承圭, 「保險者代位 研究」, 42 .

保險者代位 許容
 商法 729 但書 商法 改正 保險實務小委
 員會 保險全體小委員會 가

75)
 商法 729 但書 立法經緯 立法趣旨
 商法 729 但書 損害保險 性質 가 傷害保險契約
 例外的 約定 保險者代位

76) 77)
 傷害保險契約 例外的 保險者代位가
 損害保險 法定代位 約定(保險

- 75) 商法改正特別分科委員會會議錄() 保險·海商編, 法務部 法務室, 1990, 211, 403, 404, 407, 408, 584, 593, 594, 596 ; 商法改正特別分科委員會會議錄(), 137 .
- 76) 金星泰, 810 ; 鄭東潤, 677 ; 李範燦·崔竣璿, 666 ; 鄭燦亨, 687 ; 李宙興, 586 ; 崔基元, 579 ; 註釋 商法 () [保險], 723 ; 徐燦珏·徐正恒, 「改正商法要論」 6, 法文社, 2002, 368 ; 李基秀, 273 ; 孫珠璿, 684 ; 李京載, “ , ”, 保險開發研究 第13卷 第1號 (, 2002. 3.), 12 ; 李京載, “自動車保險 對人賠償 . 控除 商法 違背”, 「保險法律」第22號(1998. 8.), 保險新報社, 12 ; 孫晉華, “傷害保險契約 保險者代位 被保險者 權利行使”, 「考試界」(2002. 5.), 132 ; 「 , , 2000, 98 .
- 77) 商法 729 但書 가 가 가
 (同旨: 金裕錫, “保險者代位 研究 - 人保險 中心 -”, 高麗大學校大學院 碩士學位論文, 1998, 63).

約款) 代位 .78)

4. 理論的 考察

者代位制度가 適用 . 定額保險 保險
肯定說 否定說

1) 肯定說⁷⁹⁾

傷害死亡 定額 保險金
保險者代位가 , 保險者代位
政策說 , 政策說
 , 定額保險 生命保險
保險者代位 .

2) 否定說(通說)

定額保險 保險者代位 否定
通說 . , 定額保險 保險者代位制度가
,⁸⁰⁾ 人保險
保險者代位制度가 適用 가
, 人保險 定額保險
定額保險 . 保險者代
位 根據 損害補償契約說(絕對說) ,
政策說 被保險者 保險受益者

78) 梁承圭, 「保險法」, 442 ; 鄭燦亨, , 687 ; 鄭東潤, ,
677 ; 孫晉華, , 133 .
79) 梁承圭, 「保險者代位 研究」, 43 ; 成文鏞, , 10 .
80) 李基秀, , 270 ; 坂口光男, , 285 ; 田辺康平,
, 234 .

保險者代位制度 否定 .81)
 , 定額保險 保險者代位制度 適用 否定 根據
 定額保險 , 損害 填
 補 , 二重利得禁止原則
 가 通說 .82)

81) 蔡利植, , 215 216 .
 82)

損害補償契約性
 (梁承圭,
 , 441 ; 鄭燦亨, , 686),
 損害補償 原則 被保險
 者 (洪性戊,
 , 412), 人保險 損害補償
 가 , 被保險者
 가
 (李範燦·崔竣璿, , 665 ; 同旨, 蔡利植,
 , 216) 損害 損害保險 損害
 被保險者가 3
 實損補償 損害保險制度
 가 , 人保險
 實損補償
 가 가 3
 가 生
 命 價額
 가 가
 (鄭東潤, , 677),
 人保險, 生命保險 二重利得
 (孫珠璿, , 659), 人保險 損害 補償
 自然人 , 損害
 保險 (金星泰, “保險者代位
 判例研究”, 「私法研究」4輯 (1999. 1.), 304), 人保險
 生命·身體 價值算定 人保險 定額保險
 , (金星
 泰, , 809) 人保險 定額保險 保險受益者
 保險者代位 (崔

3) 檢 討

定額保險 保險者代位 가
 ,⁸³⁾ 政策說
 定額保險 保險者代位 否定說
 損害 填補 保險者代位 根據 損害補
 償契約說(絶對說) 通說・判例 , 定額保險
 損害 填補 定額保險 保險
 者代位制度가 適用
 否定說 保險者代位 政策說
 定額保險 損害 填補
 保險者代位 否定 定額保險
 生命・身體 ,
 가가 損害
 害 가 被保險利益 , 利得禁止
 原則 定額保險 保險者代位가
 日本 定額保險 生命保險契約 保險者代
 基元, , 579 ; 註釋 商法 () [保險], 722), 人保險
 가 定額保險金 가
 ()가 , 定額保險 特性
 保險受益者 保護 (徐憲濟, ,
 261), 人保險 利得禁止原則
 (金正皓, , 554), 損害保險 損害保險契約 損
 害補償契約性 被保險者가 實損害額
 , 人保險 定額保險 保險受益者 保護
 保險者代位 (李基秀, , 273)

83) 崔基元, , 579 .

位가 , 傷害保險契約 3 保
 險者代位 商法 662 (商法 682) 傷害保險
 契約 適用 類推適用 가
 , 傷害保險契約 實損填補型契約 가 定額給付型契約
 가 , 前者 保險者代位 肯定 , 後者
 保險者代位 否定 가 通說 .⁸⁴⁾

5. 判例 態度

1) 1998. 11. 24. , 98 25061

「

保險料 가 가 3
 가

, 商法
 729 保險者代位가 , ...保險者代位가
 被保險者가 損害 填補
 損害 가 被保險者
 」 .

84) 山下 丈, “傷害保險契約と商法六六二條”, 「ジュリスト」臨時増刊, 重要判例解説 743號 (1981. 6.), 114 ; 野山 宏, “被保險自動車に搭乗中交通事故により死亡した者の相續人が受領したいわゆる搭乗者傷害保險の死亡保險金を右相續人の損害額から控除することの要否”, 「ジュリスト」1067號 (1995. 6.), 115 ; 山野嘉朗 / 山田泰彦 編著, 「現代 保險・海商法 30講」[4], 中央經濟社, 2001, 147 ; 坂口光男, , 366 ; 田 村 諄之輔・平出慶道, “傷害保險契約”, 現代法講義「保險法・海商法」補訂第二版, 青林書院, 1996, 122 123 ; 山下友信 3, “傷害保險・疾病保險”, 「保險法」, 有斐閣, 1999, 274 ; 大森忠夫, , 158 ; 田辺康平, , 234 ; 中西正明, 「傷害保險契約の法理」, 有斐閣, 1992, 77 ; 「判例時報」, 971 , 103 .

- 2) 2002. 3. 29. 2000 18752, 18769
「傷害保險
支給條件 , 被保險者
被保險者 3 代位
, 被保險자가 3
가 , 被保險者 3
代位
」 .
- 3) 2000. 2. 11. 99 50699
「被保險자가 無保險自動車
損害 가
가 被保險者 損害
無保險自動車 傷害擔保特約 損害保險
傷害保險 性質 損害保
險型 傷害保險 , 商法 729 但書
被保險者
被保險者
代位
」 .
- 4) 2001. 9. 7. 2000 21833 85)
「人保險 商法 729 가
3 代位
, 傷害保險契約

85) , 李京載, “
”, 15 ; 鄭鎮世, “自己身體事故保險
保險代位”, 「判例演習 保險法」, , 2002, 419 ; 拙稿, “
控
除 , 「法律新聞」, 3083
(2002. 6. 19.), 15 .

被保險者
 代位
 自己身體事故 自動車保險 被保險者가 被保險自動車
 .
 가
 人保險 , 被保險者가
 ,
 가 被保險者가 가
 自己身體事故
 控除
 ,
 商法 729 被保險者
 」 .
 5) 1999. 12. 17. 99 22696 86)()
 「自己身體事故保險 死亡保險 後遺障害保險 定
 額保險 保險者代位가 (負傷保險 定額保險
 70 保險者代位
)
 」 .

6) 日本 最高裁判所 昭和 55・5・1(1980. 5. 1.) 昭54(才)344 87)

86) 同旨 ; 2000. 4. 12.

87) 「判例時報」, 971 , 102
 가

99 6800 ().

; 判決 損益相計 是非
 傷害保險契約 商法 662 (

「 가 被保險者
 傷害給付金 商法 662 88) 保險者代位制度 適
 用 被保
 險者가 3 가
 , 被保險者 3
 」
 .

6. 判例 檢討 結論

1), 2), 3) 損害保險型 傷害保險
 , 4), 5), 6) 定額保險 .
 1), 2) 傷害保險
 被保險者 被保險者 3 代位
 保險者代位
 , 3) 無保險自動車 傷害擔保特約
 損害保險 傷害保險
 損害保險型 傷害保險 商法 729 但書 保險者
 代位가 . 4) 自己身體事故 自動
 車保險 傷害保險 商法 729 但書 保
 險者代位 , 5) 自己身體事故保險 定
 額保險 保險者代位가 .
 6) 傷害保險
 金 保險者代位制度 .
 大法院 判決 傷害保險

商法 682) 保險者代位
 88) 商法 682 .

代位 約定 保險者代位가
 , 商法 729 保險者代位
 損害補償契約性 通說・判例 , 定額
 保險 損害 填補 代
 位 約定 保險者代位
 1) , ,
 , 2)
 (損害保險型
 傷害保險)
 保險者代位가 ,
 傷害保險契約
 保險者代位가
 가 . 損害保險型 傷害保險 3)
 損害保險型 傷害保險 가
 4) 定額保險 自己身體事故 自動車保險
 . 自己身體事故 自動車保險
 가 가
 人保險 89)
 自己身體事故 保險 死亡保險 後遺障害保險 傷害保險
 生命保險 , 定額
 保險 가 90)

89) 1998. 12. 22. 98 35730 .

90) 自己身體事故保險 定額保險 鄭鎮世, , 423 ;
 笹本幸祐, “自動車事故における重複填補・損益相殺の調整”, 「判例タイムズ」51卷 27號 (No. 1040) (2000. 11.) 52 ; 金澤 理, “自損事故保

，
 ‘ 35 3 ’
 ‘
 .
 商法 729 但書 損害保險的 가 傷害保險
 定額保險 傷害保險
 . 自己身體事故保險 定額保險
 保險者代位가 , 商法
 729 但書 保
 險者代位制度가 大法院
 ,⁹¹⁾
 大法院 自己身體事故 自動車保險 定額

險”，「自動車保險の法律問題」3號 金融・商事判例(別冊 No. 3) (1991. 11.) 121 ；大森利夫，「新損害保險雙書」 2 自動車保險，文眞堂，1985，282 ；“
 ‘人保險 定額保險’ ...” [2002. 6. 12. 2000가 309166 ()] ；“自己身體事故保險 人保險 損害 定額保險 ...” [2002. 6. 21. 2000 52584 ()] ， 1999. 12. 17. 99 22696 () ； 2000. 4. 12. 99 6800 () .
 91) 2000. 3. 24. 99 21355 , 自己身體事故 自動車保險 “ 人保險”
 (35 3) 商法 729 但書 ‘ 定額保險
 , 商法 729 가 .

保險 方式 傷害保險契約 商法 729 但書 保險 者代位制度가 適用 92)

定額保險契約 保險者代位 根據 商法 729 但書 , 가 自己 身體事故保險 保險者代位制度가 , , 가 代位要件 93)

5) 自己身體事故保險 死亡 保險 後遺障害保險 定額保險 保險者代位가 94)

日本 6) 保險者代位가 傷害保險契約 定額給付型 不定額給付型 前者 保險者代位 , 後者 損害保險契約 保險者代位 日本 通說 保險實 務 95)

92) 傷害保險契約 保險者代位가

93) 評釋 拙稿, “ 控除

”, 15

94) 自損保險 人保險 가 蔡利植, , 204

95) 「判例時報」, 971 , 103 ; 山下 文, , 114 ; 石田 滿, “傷

保險者代位 許容 根據 商法 729 解釋,
定額保險 本質

가

大法院 判決

7. 定額保險 代位約定 效力

定額保險 保險者代位 許容 約定 有效 가가 .
() 約定 有效 가가 .
人保險 保險者代位禁止 商法 729 强行
規定 .96) 通則 規定 商法 663 「
特約 保險契約者 被保險者 保險
受益者 不利益 變更 」 不利益
變更禁止原則 定額保險
約定 保險者代位 約款
商法 規定(商法 729) 保險契約者 被保險者 保
險受益者 不利益 變更 商法 663
無效 .97) 傷害保險契約 傷害死亡
定額保險 代位 約定 保險
者代位가 .98)

害給付金等は損害賠償額の算定にあたり控除されるか”,「保險判例の研究
」, 文眞堂, 1995, 163 .

96) 保險者代位 根據 損害補償契約說(絕對說)

97) 李京載, “自動車保險 對人賠償 . 控除 商法
違背”, 12 ; 李京載, “ ,
”, 17 .

98) 金星泰, , 810 ; 定額保險 保險者代位

35 3 【2003.

1. 1. Ⅱ 1) Ⅱ

가 가 .99)

35 自己身體事故

保險金 , 1 ,

, 3

가 自動車保險()

「 」 1

除 保險金 , 100) 控
가

_____ .

定額保險 保險者代位
野山 宏, , 115 .
99)

,
(2 12 4 12).
100) (2003. 1. 1.) “

. 가 ()

” {

Ⅱ 1) Ⅱ

自己身體事故 自動車保險 定額保險 保險者代
 位 定額保險 自己
 身體事故保險 保險者代位
 729 , 強行規定 商法 729 保險契約者
 被保險者 保險受益者 不利益 變更 強行
 規定 商法 663 無效가
 2001. 9. 7. 2000 21833
 自己身體事故 自動車保險金 控除 條項(自動車綜合保險約款 35 3)
 「 保險者代位
 , 商法 729
 」
 「自己身體事故 保險者代位 除外
 約款 70 가 約款條項 效力 解釋
 」 70
 , 가 自己身體事故保險 約款
 保險者代位
 無效 , 保險者代位 禁止
 保險者代位
 (35 3) 無效가

定額保險契約 保險金 控除(損益相計)¹⁰¹⁾

101) 舊法 「相計」 「相殺」 「損益相殺」

1. 問題 提起

3 定額保險金
損害額 控除
死亡 後遺障害
が, 人保險 被保險者 , 被保險者が 定額保險金
が
損益相計 損害額 控除
가가 . 가 損益相計 가
學說, 判例 損益相計
.102) 損益相計
損益「相計」
「利得控除」 .103)
民法 損益相計 利得控除
 , 損益相計 利得控除 損害
損害가
가 가 損害額
損益相計 利得控除

, 日本 「損益相殺」
102) 陳成奎, 損害額算定 損益相計, 裁判資料 21輯 (1984. 6.),
 , 3
103) 郭潤直, 「債權總論」, 博英社, 1993, 196 .

,104)

	損益相計	控除	가.
	相當因果關係		,105)
	契約原因	利益,	保險契約
上	利益 控除利益	除外 ,106)	
	定額保險金	損害額	控除 가.
	學說	生命保險	.
	, 生命保險	定額保險	生命保險
	定額保險		.
生命保險	傷害保險		.

2. 生命保險金

가. 學 說

生命保險金	損害額	控除	가
非控除說			控除說

(1) 控除說

	生命保險	損害保險的	
	生命保險		가
	損害	填補	生命保險金 控
除			,107)

104) 陳成奎, , 3 .

105) 1992. 12. 22. 92 31361 .

106) 郭潤直, 「債權總論」, 197 ; 控除 損害
李宙興, , 450 .

107) 吉岡進, “交通事故訴訟の課題”, 「實務民事訴訟講座(3)», 11 .

가
生命保險金 控除 가

,
(108)

(2) 非控除說

生命保險金 損害額 控除
通說¹⁰⁹⁾ 가
損害 填補
損害額 控除 ,¹¹⁰⁾
別個 保險契約
,¹¹¹⁾ 拂入 保險料 對價
¹¹²⁾

(3) 檢 討

-
- 108) 泉澤 博, "税金・各種保險給付と損益相殺", 「判例タイムズ」38卷 20號 (No. 639) (1987. 9.), 77 .
- 109) 郭潤直, 「債權各論」, 748 ; 金曾漢, , 530 ; 金嘯洙, 「債權各論」, 三英社, 1993, 786 ; 林正平, 「債權各論」, 法志社, 1995, 810 ; 加藤一郎, 「不法行爲」, 有斐閣, 1986. 245 ; 我妻榮, 判例コメンタル, 「事務管理・不當利得・不法行爲」, 日本評論社, 1966, 234 ; 於保不二雄, 「債權總論」, 有斐閣, 1972, 133 ; 谷口知平・植林弘, 「損害賠償法概說」, 有斐閣, 1964, 103 ; , , 2000, 302 ; 民法註解〔 〕- 債權(2), 博英社, 1995, 585 損益相計 “ ”
- 110) 郭潤直, 「債權各論」, 748 ; 金曾漢, , 530 ; 金嘯洙, , 786 ; 林正平, , 810 ; 加藤一郎, , 245 .
- 111) 我妻榮, , 234 ; 於保不二雄, , 133 .
- 112) 谷口知平・植林弘, , 103 .

, 控除說 生命保險 損害保險的
 . 非控除說
 定額保險 控除가
 生命保險
 .
 填補
 ,¹¹³⁾ 生命保險 損害
 . 定額保險 損害 填補
 二重利得禁止 原則
 가 . 非控除說 ,
 , 生命保險 損害保險 ¹¹⁴⁾
 , 保險料
 ,¹¹⁵⁾
 生命保險 實損害 填補 損害保險 損害

113) 澤井裕, “不法行爲による死亡に基づく損害賠償額から生命保険金を控除することの適否”, 『民商法雑誌』 52卷 4號 (1965. 7.), 633 ; 田邊康平, “生命保険金は損害賠償額から控除すべきか”, 『ジュリスト』 別冊(97號), 生命保険判例百選 (1988. 6.), 21 ,
 , 生命保険金

, 損益相計 控除
 114) 損害保險 가 損害 填補 人保險
 , 損害 填補
 , 가 損害 填補
 損害保險 生命保險 가 人保險
 115) 定額保險
 , , 定額保險 人保險,
 가

定額保險 被保險利益
 保險價額, 損害 損益相計
 損害
 損害
 保險 損害 定額保險
 人保險 定額保險 生命
 保險金 損害額 控除
 損害保險 損害 填補
 ,¹¹⁶⁾
 生命保險金 損害 填補 非控除說
 損益相計가¹¹⁷⁾
 , 非控除說 , 相容
 ,¹¹⁸⁾
 生命保險金 損害額 控除
 , 生命保險 損害保險 損害
 填補 保險者 代位
 , 生命保險金
 保險料 가
 가
 ,¹¹⁹⁾

116) 山田誠一, “重複填補に關する一考察 ; 生命身體侵害における損害賠償
 からの併行給付の控除”, 「現代社會と民法學の動向(下)」, 有斐閣,
 1992, 320-321 .

117) 澤井裕, , 633 .

118) 陳成奎, , 33 ; 泉澤 博, , 77 ; 奈良次郎, “不法
 行爲による死亡に基づく損害賠償額から生命保險金を控除することの適
 否”, 「法曹時報」16卷 11號 (1964. 11.) 136 .

119) 陳成奎, , 33 非控除說 가

生命保險金 控除與否 , 大法院 判決
下級審判決 . 日本
가 , 最高裁判所

. 判例 態度

(1) 2001. 12. 6. 99가 21237 120)
「 人保險
保險者代位가 (商法 729), 가
3 被保險者가
3

損益相計 控除 ...」

生命保險金 損害額 控除
保險者代位가 ,
保險者代位 人保險 定額保險
損害

120) 被保險者가 1
가 , 被保險者
가 , 가
被保險者 1
1 控除 ,
가 , 被
保險者 , 2002 129

填補
 , 控除 生命保険
 , 生命保険
 .
 (2) 日本 最高裁判所 昭和 39. 9. 25.(1964. 9. 25.) 昭36(才)328 判決¹²¹⁾
 「 拂入
 保険料 對價 性質 가
 被保險者가
 不法行爲
 控除 」
 .
 生命保険金 損害額 控除 가
 保険料 가 가
 生命保険金 損害額
 控除 保険料 對價 , 損害
 填補
 日本 多數說 .¹²²⁾

3. 傷害保険金

-
- 121) 民集 18卷 7號, 1528 ; 田邊康平, “生命
 保険金は損害賠償額から控除すべきか”, 21 ; 能見善久, “保険金
 は損害賠償額から控除すべきか”, 「ジュリスト」別冊(55號)(1977. 11.),
 「商法(保険・海商)判例百選」, 69 ; 石外克喜, “損益相殺” -
 生命保険 -, 「ジュリスト」別冊(48號), 交通事故判例百選 (1975. 8.),
 127 ; 澤井裕, , 628 ; 奈良次郎, ,
 134 .
 122) 笹本幸祐, , 49 .

가. 問題 提起

傷害保險 商法上 生命保險 人保險 損害保險
가 生命保險 定額保險
. 傷害保險 被保險者가 傷害 死亡
後遺障害가 定額
保險 , 被保險者가 損害 費用(
,) 不定額保險 .¹²³⁾
定額給付方式 傷害保險金 損害額 控除
가가 . 生命保險
가 . 傷害保險 定額保險 死亡保險金
後遺障害保險金 損害 填補 가
定額給付方式 , 保險者代位가
(商法 729) 非控除說 .
定額保險 傷害保險金 控除 가
가 , 大法院 判決
. ,
가 ,
自己身體事故 自動車保險金 損害額 控除 가
. 日本
가 , 最高裁判所 判決

. 判例 態度

- 1) 1998. 11. 24. , 98 25061

123) 崔基元, , 611 ; 梁承圭, 「保險法」, 480 ; 孫珠璫,
, 699 ; 鄭東潤, , 692 ; 李範燦·崔竣璿,
; 蔡利植, , 219 .

「傷害保險 給付金
 保險料 對價的 性質 가 3
 가
 , , 商法
 729 保險者代位가 禁止 ,
 損益相計 控除 ...」
 .¹²⁴⁾
 2) 1992. 6. 10. 91 34747 ()¹²⁵⁾
 「被保險者가 被保險自動車 傷害 死
 亡 自動車 自損保險 損害保險
 人保險 , 自損保險
 가 가 가 損害額 控除
 」 .
 3) 1999. 12. 17. 99 22696 ()
 「自己身體事故保險¹²⁶⁾ 死亡保險 後遺障害保險
 定額保險 保險者代位制度가 保險金
 , 自己身體事故保險 保險金
 保險料 對

124) 同旨 「 가 00
 傷害保險金 2,000 保險料 가 가
 , 保險者代位
 控除 」 가 (2002.

5. 2. 2001가 45534).

125) 1992(2), 87 .

126) 1994. 8. 1. “自損事故”
 “自己身體事故” (保險開發院, , 301).
 日本 ‘自損事故’ .

價 損害 填補
 保險料 가 가
 ,
 控除 」 .
 4) 2001. 11. 30. 2000 4805 ()
 「自己身體事故 自動車保險 被保險者가
 . .
 가
 人保險 傷害保險 가
 控除 」 .
 5) 日本 最高裁判所 昭和 55・5・1(1980. 5. 1.) 昭54(才)344
 「生命保險契約 附加 特約 被保險者 受
 傷者 傷害給付金 入院給付金 保險料
 對價 가 , 3 가 受
 傷者 損益
 相計 控除 .
 給付金 商法 662 (商法 682)
 保險者代位制度
 保險者 被保險者가 3 가
 損害賠償請求權 , 被保險者 受傷者
 가 3 損害賠償請求權
 」 .¹²⁷⁾

127) 最高裁昭和 55・5・1, 「判例時報」, 971 , 102 ;
 山下 文, , 113 ; 石田 滿, ,
 156 ; 生命保險契約 가 傷害特約
 定額保險方式

6) 日本 最高裁判所 平成 7・1・30(1995. 1. 30.) 平3(オ)1038 128)

(7) 事案 概要 : 甲 (X) 乙 (Y) が
甲 A가 . A B X
가 搭乗者傷害保険契約¹²⁹⁾ 死亡保険金(1,000)
. B X Y

가 (古瀬村邦夫, “生命保険契約における傷害特約”, 「ジュリ
スト」No. 769(1982. 6. 15.), 136 ; 中西正明, , 50).
128) 民集 49巻 1號, 211 ; 松村弓彦,
, 319 ; 松本克美, “搭乗者傷害保険條項に基づく死亡保険金の
損害賠償額からの控除の是非”, 「法學教室」178號 (1995. 7), 86
; 落合誠一, “搭乗者傷害保険金と損益相殺”, 「ジュリスト」(別冊), 損害
保険判例百選(第二版) 138號 (1996. 6.), 140 ; 野山 宏,
, 114 ; 山野嘉朗, “搭乗者傷害保険をめぐる諸問題”, 「判例タイム
ズ」, 48巻 22號(1997. 9.) 臨時増刊 182 ; 出口正義, “搭乗者傷
害保険金の損害賠償額からの控除の可否”, 「ジュリスト」臨時増刊, 重要
判例解説 1091號 (1996. 6.) 92 ; 中本敏嗣, “搭乗者傷害保険の死
亡保険金は損害をてん補する性格を有さず, 損害額から控除することは
できないとされた事例”, 「判例タイムズ」(臨時増刊), 主要民事判例解説
平成7年度 913號 (1996. 9.) 112 ; 山下孝之, “搭乗者傷害保険金
と損害賠償額からの控除” 「法律時報」(別冊), 私法判例リマックス 12
巻 (1996. 2.) 108 ; 加藤了, “搭乗者傷害保険金の控除につい
て” - 最(二小)判平成七年一月三 日をめぐって, 「人身賠償・補償研
究」(1) 4 (1997. 4.), 211 ; 横田裕美, “搭乗者傷害保険と損
害賠償額の算定”, 「人身賠償・補償研究」(1) 4 (1997. 4.), 311

129) 搭乗者傷害保険 被保険者가 被保険自動車 運行 急激
偶然 外來 死亡
後遺障害 ,
日本 自損
事故保険, 無保険車傷害保険 自家用自動車総合保険(SAP), 自
動車総合保険(PAP), 一般自動車保険(BAP) 定
額給付方式 傷害保険 (鴻常夫, . 332 334).
, 保険 自己身體事故 自動車保険
被保険者 가

, X 保険金 損害 填補

原審¹³⁰⁾ X B가 損害額 死亡
保険金 控除 , B 搭乗者傷害保険 定額 保
険金 , 保険金 保険代位
約款上 排除 損害填補
, 損益相計 上告 .

() 判決 要旨 : 破棄・自判 B
「 死亡保険金 被保険者が
損害 填補 가 . 가
가 , 知人
가 定額

. 死亡保険金 被
保険者 損害額 控除
」 .

. 判例 検討 結論

判決 日本 最高裁判所 判決 定
額保険方式 傷害保険金 控除
非控除説 .

, , ‘

130) 高松高判平成 3 年 2 月 26 日 判決, 判例時報 1388 号, 54 .
田上富信, “搭乗者傷害保険金が損害賠償額か
ら控除された事例”, 「判例時報」1412 号(1992. 5.) 167 ; 伊藤文夫,
“搭乗者傷害保険と損害賠償額”, 「交通事故賠償の新たな動向」, 交通事故
民事裁判例集創刊25周年記念論文集(1996. 3.), 508 .

保險料 對價的 性質 가 保險者代位가
 , [1)], ‘ 損害保險
 人保險 , [2), 4)], ‘
 定額保險 保險者代位制度가 ,
 保險料 가
 , 損害 填補
 保險料 가 가
 , [3)] .
 日本 最高裁判所 判決 , ‘ 保險金
 保險料 對價 , 가
 [5)], ‘ 被保險者가 損害 填
 補 가 定額 保險金
 被保險者 , [6)] .
 가 가
 . 保險金 保險料 對價
 保險金 損害 填補
 . 定額保險
 損害保險 人保險 損害 填
 補
 傷害保險金 損害額 控除
 가. 定額保險方式 損害 填補
 131) 損害 控除 「利
 益」 132) 保險金 不法行爲 別個
 契約 保險料 對價
 損害額 控除 .

131) 山田誠一, , 320 321 .

132) .

가 損害賠償額 算定		定額 傷害保險金	
慰謝料 參酌事由			慰謝料
損害 項目		通説・判例	133) 慰謝料
控除 損害額		控除	134)

4. 結 論

不法行爲 被害者가 定額保險 生命保險・傷害保險 被保險者
保險受益者 加害事故가 保險
事故 , 被害者 加害者 損害賠償請求權 保
險者 保險金請求權 ,
. 生命保險金・傷害保險金 損益相計
, 定額保險金 가
損害賠償請求權 額 135)
定額保險金 가 損害賠償金 控除
非控除説 日本 通説 136)
人保險 定額保險
定額保險 損害 填補

133) .
損害 , ,

134) 落合誠一, , 141 ; 倉澤康一郎, “搭乗者傷害保險の保險金と損害賠償額”, 「法律時報」(別冊) ; 私法判例リマクス 4卷 (1992. 2.) 122 ; 吉成昌之, “搭乗者傷害保險金給付と損害賠償額の減額の可否”, 「交通事故賠償重要判例の解説」(上), 226 .

135) 洲崎博史, , 340 .

136) 陳成奎, , 293 296 ; 民法註解〔 〕-債權(2), 585 586 ; 泉澤 博, “税金・各種保險給付と損益相殺”, 「判例タイムズ」38卷 20號 (No. 639) (1987. 9.), 77 78 ; 水野有子, “損害賠償における第三者からの給付を原因とする控除” - 特に, 損益相殺と代位との關係 -, 「判例タイムズ」46卷 6號 (No. 865) (1995. 3.), 8 10 .

가
 定額給付方式 人保險 定額保險 損害 填
 補 가 保險給付 損害
 賠償金 利得禁止 原則
 ()

가
 ()

定額保險契約 가
 人保險 定額保險
 , 定額保險 人保險 損害保險
 人保險 ,
 損害保險 損害保險
 가

實務界 保險約款 法律 . 가
 大法院 判決 定額保險契約 가 .
 商法 729 但書 損害保險 가 傷害保險契約
 , 定額保險 傷害保險契約 約定
 保險者代位 傷害保險契
 約 保險者代위가 , 定額保
 險 保險者代位
 定額保險 減額 大法院 判決, 自己身體事故 自
 動車保險 定額保險 死亡保險金
 (.) 控除
 自動車保險約款 .
 自己身體事故 自動車保險
 改惡
 , 2001. 7. 27. 被保險者가

死亡 保險金 20% 減額 .

過失相計理論

, , 定額保險契約
 , 保險
 法規範 定額保險契約

:	,	,	,	,	,
,	,	,	,	,	,