



传播法律 关注民生

金钥匙系列

索赔指南

依据最新 案例充足
索赔流程 直观明了
来信问题 读编互动
紧贴实际 注重实务

宋桂兰 陈金木 · 编著

建筑事故 索赔指南

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

索赔指南

建筑事故 索赔指南

宋桂兰 陈金木·编著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

建筑事故索赔指南/陈金木等编著. —北京: 中国法制出版社, 2009. 1

(新索赔指南丛书)

ISBN 978 - 7 - 5093 - 0876 - 9

I. 建… II. 陈… III. 建筑事故 - 工程事故 - 索赔 - 中国 - 指南 IV. D922. 54 - 62

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 171840 号

新索赔指南丛书

建筑事故索赔指南

JIANZHU SHIGU SUOPEI ZHINAN

编写/陈金木等

经销/新华书店

印刷/涿州市新华印刷有限公司

开本/850 × 1168 毫米 32

版次/2009 年 2 月第 1 版

印张/9.75 字数/209 千

2009 年 2 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 0876 - 9

定价: 23.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

网址: <http://www.zgfs.com>

市场营销部电话: 66033393

传真: 66031119

编辑部电话: 66070046

邮购部电话: 66033288



■ 写在前面

您所关心的，正是我们所关注的。本丛书所宣传和追求的目的即传播法律，关注民生。

法律的意义在于实现公平与正义。回归生活视角，公平正义地处理纠纷，对于受害人来说是一种保护，对于侵权人而言，何尝不是种解脱。受害人获得应得赔偿，侵权人承担应担责任，双方当事人的利益关系得到妥善处理，从而从矛盾中解脱出来，回到正常的生活秩序，这正是法律的现实意义所在。

2005年1月陆续出版的《索赔指南丛书》因体例创新、内容实用，出版伊始，承广大读者厚爱，迅速成为全国法律基本知识读物类畅销图书中的品牌，长销多年。几年来，来电、来信、来访者不计其数。有时，读者打来电话仅是为了告诉我们：“这本书好！”欣慰之余，我们更意识到肩上责任之重，在传播法律路途上，我们应该担当的更多。在与读者密切联系、答疑解惑中，彼此建立了良好的互动，并广泛收集了其对图书的具有建设性的意见或建议。

为了体现这些意见和最新立法变化及层出的新问题，应读者要求，我们对丛书作全面系统修订。本次修订保持原丛书实用、方便的优点并做以特别调整。

1. 内容全面、重点突出。

丛书修订时，力求覆盖事故纠纷的各个方面。为此，内容不仅包括纠纷概述，而且还涵盖责任认定、赔偿金额计算、证据收集等方面的知识。在追求全面的同时，尽量做到重点突出，结合



读者需要作最详尽解答。

2. 依据最新、案例充足。

几年来所涉及的法律法规有了很大的变化。丛书修订时，结合最新法律文件规定，对相关问题予以准确阐述。同时应读者多一些案例的要求，对重要维权知识点都附相应案例，以便读者更好理解和应用法律知识。

3. 紧贴实际、注重实务。

丛书修订注重实用性，立足维权操作。强调将具体规定融合到纠纷处理实务中，力求使读者能轻松、自信维护权益。为此，对于涉及认定条件、责任确定、赔偿数额等重要的实务性强的内容，结合实例详细展开。

4. 来信问题、编读互动。

修订充分体现与读者的互动。丛书将众多读者问题融入修订中，同时把有代表性的问题以读者来信的形式在书中体现，并予以解答。

与读者交流有欣慰，亦有感叹。欣慰读者对图书的认可和因使用图书法律意识增强；感叹纵有再好愿望与想法，也无法穷尽实际中更深更细的问题。不过这也是鞭策，提醒我们永不能懈怠。本丛书使用中如有建议或疑问，可继续用邮件与我们联系，我们一如既往地期待您的反馈：softwater99@126.com（陈金木）；qichaodong@chinalaw.gov.cn（董齐超）。

2009年1月



初版说明

也许不慎，您无奈地成为一名纠纷当事人。这时您应该如何确定赔偿人，如何确定哪些项目可以索赔、索赔多少，如何收集证据，如何通过协商、调解、诉讼请求赔偿？当不得不因此而陷入一场官司时，您又应该怎样最大限度地保障自己的合法权益？

或者您作为一名司法工作人员在面临纠纷当事人的请求，需要您去秉公处理判定时，您又如何公平判定谁之过呢？本书正是为解决以上问题专门撰写，本书的编作者是从事多年司法实务工作的法官或律师，他们有较深的理论功底和实务经验。相信该书可以在索赔操作指南和有效索赔路径上能为您提供一个好的参考。

为了便于读者查阅，该书在结构和体例上特作了一定的设计。与其他纠纷类图书相比，不同之处在于：

1. 本书的章节是按照索赔过程的前后顺序编排；

①事故纠纷的概述，使您对纠纷有了一定的法律认识——
②发生纠纷后，何种情况下可以索赔（责任的认定）——③伤残的鉴定（这是索赔的重要依据）——④如何确定赔偿主体（谁来负责）——⑤赔偿项目和金额的计算（索赔时，让您胸中有数）——⑥证据的收集（各种相关证据的收集可以使您在索赔时胜算更大）——⑦什么样的救济途径可以选择（解决途径）——⑧索赔过程中会遇到什么样的疑难问题，如何解决——
⑨最后附上主要的索赔法律依据和索赔过程中使用的相关法律文书范本；



2. 我们把索赔中涉及程序的内容,以【流程图】的形式直观表现出来。这是为了让您能够在短时间内对整个过程有个清晰的了解;

3. 文字表述力求通俗,同时尽可能地列出生动【案例】说明问题,并在一些案例后面对较为重要的问题给以【点评】,对索赔中的核心内容的疑点难点给以【专家释疑】;以便使您更加准确理解一些艰涩的法律问题;

4. 我们还对一些有价值而又容易忽略的问题给予专业【提醒】,并特意做了灰色方框的标志;

.....

我们力争为读者提供最好的服务,但是因水平和资料有限,错误和疏漏总是难以避免,且现实生活又总是变幻莫测,难以捉摸。如果在阅读的过程中,有什么疑问或者批评意见,欢迎来信指正。

2005 年 1 月



目 录

☞ 建筑事故索赔流程图	1
第1章 建筑事故概述	2
第一节 什么是建筑事故	2
第二节 建筑事故的种类	3
一、建筑工伤事故	3
二、建筑侵权事故	3
第三节 建筑事故现场该做些什么	4
一、救助受害者	4
二、收集证据	5
第2章 建筑事故责任认定	6
☞ 建筑事故责任认定简要流程	6
第一节 建筑事故责任认定的分类	6
一、建筑工伤事故责任	7
二、建筑伤害民事侵权事故责任	7
第二节 工伤事故的责任认定	7
一、劳动关系的确认	8
二、工伤的认定	16
☞ 工伤认定流程图	16
三、工伤认定程序	19



四、对工伤认定不服的救济	21
第三节 建筑伤害民事侵权事故责任的认定	24
一、建筑物及其他地上物致人损害责任的认定	24
二、高度危险作业导致建筑事故致害责任认定	41
三、地面施工致人损害责任认定	44
四、受害人对建筑事故的发生也具有过错的情形	47
第四节 工伤保险补偿与侵权损害赔偿适用的模式选择	51
第3章 伤残鉴定	53
第一节 建筑工伤事故受害人劳动能力的鉴定	53
☞ 劳动能力鉴定流程图	54
一、鉴定依据	54
二、标准与等级	55
三、鉴定机构	55
四、申请复查和最终结论	55
第二节 司法鉴定	56
一、申请司法鉴定	56
二、司法鉴定的实施程序	58
三、司法鉴定的时限	60
四、司法鉴定的终止和补充	60
五、鉴定结论	61
六、当事人对鉴定不服的救济	61
第4章 建筑事故赔偿主体的确定	64
第一节 建筑事故赔偿主体概述	64
第二节 导致建筑伤害侵权的责任人为多人时的赔偿责任人认定	66



第三节 导致建筑事故的责任人不确定时赔偿责 任人的确定	71
一、导致建筑事故的责任人不确定时的侵权事 故	71
二、共同危险行为的构成要件	71
第四节 关于对建筑物具有安全保障义务的人或 单位的建筑伤害责任的承担	73
一、安全保障义务及其合理限度范围的判断	73
二、违反安全保障义务的责任	75
三、教育机构的安全保障义务	76
第五节 职务行为导致建筑伤害侵权责任中赔偿 责任人的确定	79
一、法人、其他组织工作人员职务行为导致建 筑伤害侵权责任	79
二、法人、其他组织工作人员职务行为致害责 任的构成要件	80
第六节 从事建筑活动中造成建筑伤害侵权时赔 偿责任人的确定	81
一、我国法律对雇主责任的规定	81
二、雇主责任的构成要件	82
三、雇主责任的承担	83
四、法人、其他组织工作人员职务行为致害责 任与雇主责任的区别	84
第七节 义务帮工人建筑致害责任中赔偿责 任人的确定	85
一、义务帮工人建筑伤害致害责任的构成要件	85
二、责任的承担与被帮工人的追偿权	86
第八节 没有参加工伤保险的雇员在工作过程中 受到建筑伤害时赔偿责任人的确定	88



一、雇员职务行为遭受建筑伤害责任的构成	89
二、责任的承担	90
第九节 帮工人自身遭受建筑伤害时赔偿责任人 的确定	92
一、帮工人自身遭受建筑伤害的几种情况	92
二、帮工人在建筑活动的帮工活动中，非因第 三人的侵权行为而遭受人身损害的赔偿	93
三、在被帮工人明确拒绝帮工的情况下，帮工 人因帮工活动遭受人身损害的适当补偿	93
四、帮工人在帮工过程中，因第三人侵权遭受 人身损害的赔偿	94
五、帮工人在帮工过程中，因第三人侵权遭受 人身损害，而第三人不能确定或者没有赔 偿能力情况下的补偿	95
第十节 建筑发包人等发出工作任务的人造成建 筑伤害责任时赔偿责任人的确定	97
一、独立提供劳务的人	97
二、发包人、定作人等发出工作任务的人承担 建筑伤害责任的构成要件	98
第5章 建筑事故赔偿项目的确定与金额的计算	102
第一节 工伤保险补偿（待遇）	102
一、工伤的医疗待遇	102
二、工伤工资支付标准	103
三、治疗期满的有关待遇	103
四、伤亡抚恤待遇	105
五、其他方面待遇	108
六、用人单位发生变化的工伤保险待遇	110
七、停止享受工伤待遇	110



第二节 建筑侵权事故的赔偿	110
一、建筑伤害导致人身伤亡的赔偿项目	110
二、各种建筑事故情形下的赔偿项目	129
三、人身伤亡的精神损害赔偿	130
四、建筑事故造成损害的总的赔偿计算公式	131
五、人身伤亡财产损害赔偿的计算标准	133
六、损害赔偿金给付	136
七、赔偿计算重点提示	141
第6章 建筑事故证据的收集	145
第一节 可应用证据的种类	145
第二节 举证责任	148
一、什么是举证责任	148
二、举证责任的分配	148
第三节 收集证据	155
一、受害人自己应当收集的证据	155
二、申请人民法院收集证据	156
三、受害人提交证据	159
四、证据保全	160
第7章 建筑事故索赔途径	165
第一节 协商、调解	166
一、协商	166
二、调解	166
三、协商、调解与诉讼的比较	166
第二节 民事仲裁	168
一、什么是仲裁	168
二、仲裁的适用范围	168
三、如何书写仲裁申请书	169



四、申请仲裁应提交的材料	169
五、仲裁庭开庭和裁决的程序	169
六、申请仲裁裁决的强制执行	170
第三节 劳动仲裁	170
一、劳动争议仲裁的机构和程序	171
二、建筑事故引起的劳动争议的诉讼	181
第四节 民事诉讼	184
一、诉讼时效	184
二、建筑事故的管辖	186
三、建筑事故诉讼中的当事人	188
四、建筑伤害侵权案件中的多人共同诉讼	190
五、诉讼过程中回避	192
六、调解	194
七、财产保全	195
八、先予执行	198
九、诉讼中的期间与送达	201
十、诉讼费用	206
十一、建筑伤害案件的一审程序	214
十二、建筑伤害案件的二审程序和再审程序	217
十三、建筑伤害案件的执行程序	221
第8章 建筑事故索赔疑难问题释解	225
1. 伤残职工在停工留薪期内因建筑伤害工伤导致死亡的，其直系亲属享受什么待遇？	225
2. 对于道路、桥梁、隧道等人工建造的构筑物因设计、施工缺陷造成建筑伤害的，受害人如何追究责任？	225
3. 对建筑物具有“安全保障义务”的所有人或管理人的安全保障义务的“合理限度”如何认	



定？	226
4. 如何判断帮工？帮工与换工一样吗？	228
5. 在被帮工人明确拒绝帮工的情况下，帮工人因帮工活动遭受人身损害的，被帮工人不承担赔偿责任，但可以在受益范围内予以适当补偿。究竟什么是“适当补偿”？	228
6. 在被帮工人明确拒绝帮工的情况下，如果帮工人因第三人的侵权行为遭受损害，如何处理？	229
7. 如何区别雇员和独立提供劳务的人？	230
8. 建筑伤害发生后，受害人为器官功能恢复训练所花费的必要的康复费怎么认定？	231
9. 建筑伤害侵权赔偿中计算误工费时，相同或者相近行业是怎么界定的？	231
10. 受害人从事兼职的收入是否能够作为误工费予以赔偿？	232
11. 计算护理费时，护理期限如何确定？	233
12. 什么情况是“确有必要到外地治疗”？	233
13. 对于受害人死亡时的胎儿，是否应当给予其被扶养人生活费？	234
14. 被扶养人生活费是否包括被扶养人的教育费，医疗费？	234
15. 受害人亲属获得的抚恤金与保险金，建筑伤害赔偿责任人是否可以主张把它们从被扶养人生活费中扣除？	235
16. 建筑伤害导致受害者死亡，如果死者虽然有配偶、父母或子女，但其并没有提出精神损害赔偿，那么其他近亲属能否提出精神损害赔偿请求？	236



17. 受害人在规定的时间内不能提供充分的证据, 想要延长举证期限, 应当具备什么条件? 236
18. 建筑工伤事故发生后, 受害职工可以要求劳动仲裁委员会先作出一部分裁决以解医疗费燃眉之急吗? 237
19. 工伤治疗涉及医疗事故, 工伤赔偿究竟如何赔? 238
20. 工伤私了有后患, 回头再找老板被拒绝怎么办? 240
21. 工伤 20 年后可不可以补办工伤的有关手续? 241

第 9 章 建筑事故索赔法律依据 243

工伤保险条例 243

(2003 年 4 月 27 日)

劳动能力鉴定 职工工伤与职业病致残等级 (节录) ... 257

(2006 年 11 月 2 日)

最高人民法院关于审理人身损害赔偿案件适用法律

若干问题的解释 283

(2003 年 12 月 26 日)

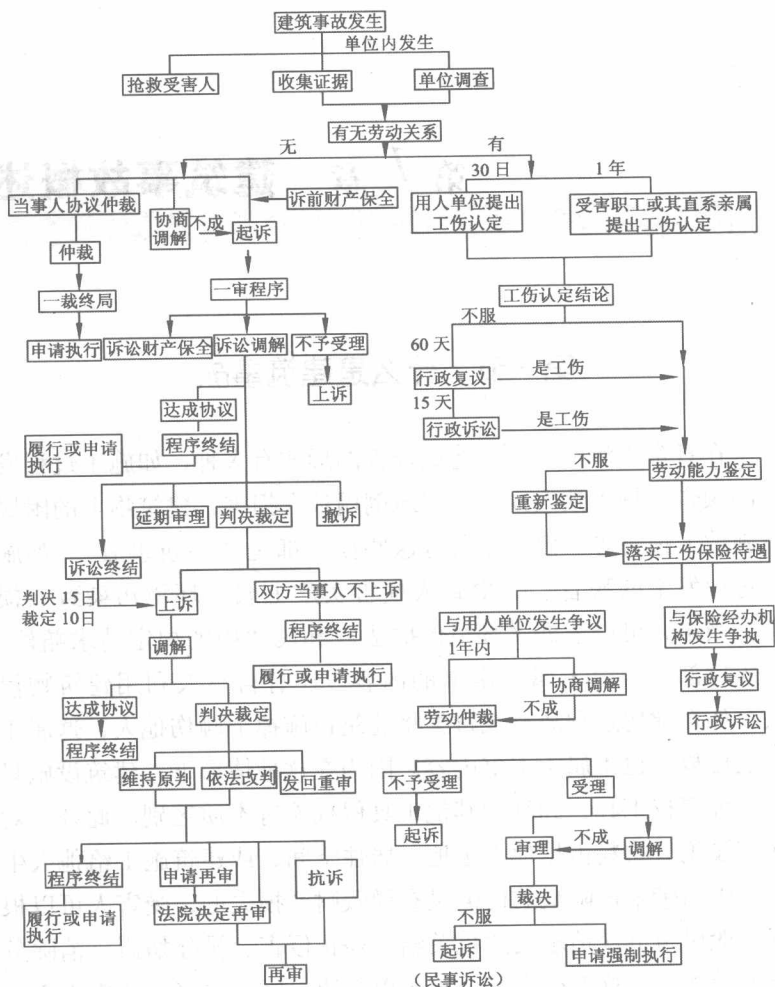
【建筑事故索赔其他法律文件索引】 291

附录 索赔主要法律文书格式

1. 劳动仲裁申诉书 293
2. 民事起诉状 295
3. 证据保全申请书 296
4. 财产保全申请书 297
5. 执行申请书 298
6. 诉讼费减 (免、缓) 交申请书 299



建筑事故索赔流程图





第 1 章 建筑事故概述

第一节 什么是建筑事故

2

在日常生活中,建筑造成损害的形式有多种,如施工过程中发生的噪音、扬尘致人损害,建筑倒塌致人损害,建筑物上的附属设施致人损害等。但不是所有这些损害都是“建筑事故”。如施工过程中发生的噪音、扬尘致人损害实质上属于环境污染致人损害,当事人可以依据《环境保护法》和民法中的规定请求赔偿。因此这部分内容不属于本书的内容。还有自然人利用建筑物侵权,如在建房过程故意或过失将建筑设施掉下砸伤他人,这属于一般侵权,也不属于本书内容。因为在这种情形下,建筑设施只是一种侵权工具,和利用其他工具侵权没有本质区别。此外,对建筑设施、材料占据他人土地、居住空间,或建筑施工给他人生产、生活带来危险或妨碍但没有导致财产损失的,受害人可以根据一般民事诉讼请求司法机关给予停止侵害、排除妨碍、消除危险的救济。对这部分本书也不予以介绍,因为本书主要集中于建筑伤害的索赔。

本书所讲的建筑事故特指建筑工伤事故以及地面施工致人损