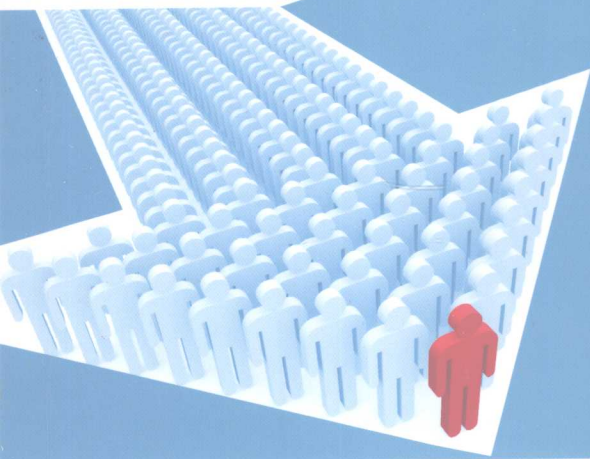




传播法律 关注民生

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

蒋利玮 张涛·编著

人身损害 索赔指南

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

中国政法大学 法律硕士专业学位 法律硕士联考 法律硕士联考 法律硕士联考

索赔指南

中国政法大学 法律硕士专业学位 法律硕士联考 法律硕士联考 法律硕士联考

人身损害 索赔指南

中国政法大学 法律硕士专业学位 法律硕士联考 法律硕士联考 法律硕士联考

索赔指南

人身损害 索赔指南

蒋利玮 张涛·编著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

人身损害赔偿指南/蒋利玮等编著. —北京: 中国法制出版社, 2009. 1

(新索赔指南丛书)

ISBN 978 - 7 - 5093 - 0882 - 0

I. 人… II. 蒋… III. 人身损 - 侵权行为 - 索赔 - 中国 - 指南 IV. D923.1 - 62.

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 172870 号

新索赔指南丛书

人身损害赔偿指南

RENSHEN SUNHAI SUOPEI ZHINAN

编著/蒋利玮等

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 1 月第 1 版

印张/10.75 字数/251 千

2009 年 1 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 0882 - 0

定价: 25.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

网址: <http://www.zgfzs.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，双方当事人利益关系得到妥善处理，从而从矛盾中解脱出来，回复到正常的生活秩序，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：jliw@163.com（蒋利玮）；qichaodong@chinalaw.gov.cn（董齐超）。

本书的写作分工如下：张涛（第一至六章）；蒋利玮（第七至八章）。

2008年12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，需要您去秉法处理判定时，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，他们有较强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流程有个清晰的了解;

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



三、过错行为与损害事实之间存在因果关系	17
第三节 免责条件	20
一、受害人的过错	20
二、第三人的过错	22
三、受害人同意	23
四、正当防卫	24
五、紧急避险	26
六、不可抗力	29
第四节 特殊情况下的人身损害赔偿責任	30
一、无过错责任	30
(一) 产品缺陷致人损害的责任	31
☞ 产品缺陷致人损害责任构成要件示意图	31
(二) 高度危险作业致人损害的责任	37
☞ 高度危险作业致人损害责任构成要件示意图	37
(三) 环境污染致人损害的责任	42
☞ 环境污染致人损害责任构成要件示意图	42
(四) 饲养动物致人损害的责任	47
☞ 饲养动物致人损害责任的构成要件示意图	47
二、推定过错责任	48
(一) 国家机关及其工作人员职务侵权的责任	49
☞ 国家机关及其工作人员职务侵权责任构成要件示意图	49
(二) 地下工作物致人损害责任	53
☞ 地下工作物致人损害责任构成要件示意图	53
(三) 建筑物及其他地上物致人损害的责任	55



	建筑物及其他地上物致人损害责任构成要件示意图	55
	(四)无民事行为能力人和限制民事行为能力人造成他人损害时监护人的责任	62
	监护人责任的构成要件及其免责条件示意图	62
	(五)医疗过错致人损害责任	66
	医疗过错致人损害责任构成要件示意图	66
	三、公平责任	71
	公平责任构成要件示意图	71
	第3章 人身损害赔偿中的伤残鉴定	77
	第一节 伤残鉴定概述	77
	第二节 道路交通事故受伤人员伤残评定	79
	一、伤残评定的概念	79
	二、伤残等级划分和伤残赔偿指数的意义	82
	三、伤残等级划分的依据	83
	伤残等级划分表	84
	四、伤残评定程序	85
	伤残评定流程图	85
	五、伤残评定标准	89
	六、不同意伤残评定结论的救济方式	91
	第三节 职工工伤与职业病致残等级鉴定	95
	一、劳动能力鉴定标准	95
	二、因工伤残等级划分以及相应的伤残待遇	97
	三、劳动能力鉴定程序及不同意鉴定结论的救济方式	100



☞ 劳动能力鉴定流程图	100
第4章 赔偿主体的确定	103
第一节 赔偿主体概述	103
一、原告或赔偿权利人的确定	103
二、被告或赔偿义务人的确定	107
第二节 共同侵权人	108
一、因为共同故意或者共同过失而实施的 共同加害行为	109
二、无意思联络的共同侵权与无意思联络 的数人侵权	112
☞ 无意思联络的共同侵权与无意思联络 的数人侵权示意图	112
三、帮助教唆行为	121
四、共同危险行为	123
☞ 共同危险行为构成要件及其免责条件示意图	123
五、共同侵权人内部责任的划分	128
第三节 未履行义务的安全保障义务人	130
一、安全保障义务的概念	131
二、没有第三人介入情况下安全保 障义务人承担的过错责任	133
三、有第三人介入情况下安全保障 义务人承担的补充责任	135
第四节 对未成年学生未履行教育、管理、 保护义务的教育机构	137
一、教育机构的教育、管理、保护义务	138
二、未成年学生致人损害或者没有第三人介入 情况下未成年学生遭受损害时,教育机构	



承担的过错责任	140
三、第三人实施侵权行为致使未成年学生遭受 损害情况下,教育机构承担的补充责任	144
第五节 法人、雇主和被帮工人	146
☞ 法人责任、雇主责任、被帮工人责任比较示意图	146
一、法人责任	147
二、雇主责任	149
三、被帮工人责任	152
第六节 定作人	156
第5章 人身损害赔偿项目的确定与赔偿金的计算	161
第一节 人身损害赔偿项目概述	161
一、造成伤害(未达到残疾)的赔偿项目	162
二、造成残疾的赔偿项目	163
三、造成死亡的赔偿项目	168
第二节 人身损害赔偿项目详述和赔偿金计算	169
一、医疗费及因康复护理、继续治疗实际发生的必 要的康复费、护理费、后续治疗费等	169
二、误工费	171
三、护理费	174
四、交通费	176
五、住宿费	178
六、住院伙食补助费	179
七、营养费	180
八、鉴定费	181
九、残疾赔偿金	182
十、残疾辅助器具费	187
十一、被扶养人生活费	188



十二、丧葬费	193
十三、死亡赔偿金	194
第三节 精神损害的赔偿项目	197
一、精神损害的赔偿项目	197
二、精神损害抚慰金	197
第四节 赔偿数额的确定	213
一、过错比例	214
二、因果关系比例	215
第五节 人身损害赔偿的特别赔偿标准	216
一、医疗致人身损害的赔偿标准	216
二、航空运输致人身损害的赔偿标准	219
三、工伤致人身损害的赔偿标准(人身损害赔偿和工伤保险的关系)	221
第6章 人身损害索赔实务中的证据	227
第一节 证据概述	227
第二节 索赔实务中可以应用的证据种类	228
一、证明过错的证据	229
二、证明损害事实的证据	231
三、证明因果关系的证据	236
四、直接证明民事赔偿责任的证据	237
五、证明双方身份的证据	237
六、不需要证明的事实	238
第三节 举证责任	241
一、举证责任的概念	241
二、举证责任的分配原则	242
三、举证责任的适用和意义	243
第四节 收集证据的方法	243
一、自行收集证据	244



二、申请证据保全	245
三、人民法院调查收集证据	247
第7章 人身损害赔偿途径	249
第一节 协商和调解	250
一、协商(私了)	250
二、调解	251
第二节 诉讼	255
☞ 民事诉讼流程示意图	255
一、诉讼时效	256
二、选择管辖法院	258
三、准备起诉状	260
四、起诉	263
五、预交诉讼费	264
☞ 诉讼费用计算标准	265
六、财产保全和先予执行	266
七、法院审理	267
八、法院调解和判决	269
九、上诉	269
十、申请执行	270
第三节 保险	271
一、商业人身保险	271
二、工伤保险	275
☞ 工伤索赔流程图	275
第8章 人身损害赔偿疑难问题释解	281
1. 在涉及道路交通事故的工伤认定中,受伤职 工能否同时享受工伤保险待遇和道路交通	



1. 事故损害赔偿金?	281
2. 上下班途中被本单位车辆撞伤能否主张民事赔偿?	283
3. 精神损害抚慰金的赔偿如何确定?	285
4. 如何确定非经营活动组织者的人身安全保障义务?	294
5. 防卫过当应当承担怎样的民事责任?	302
6. 见义勇为受伤害,能要求受益人赔偿吗?	302
7. 存在多个近亲属的情况下,应该由谁提起人身损害赔偿诉讼?	303
8. 债务人遭受意外后的死亡赔偿金能否在清偿本人债务时强制执行?	303
9. 丧失劳动能力程度或者伤残等级与残疾赔偿金的多少有关系吗?	304
10. 是否可以同时获赔残疾赔偿金和精神抚慰金?	304
11. 人身损害赔偿案件中因果关系如何认定?	305
第9章 人身损害索赔法律依据	312
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	312
(2003年12月26日)	
最高人民法院关于确定民事侵权精神损害赔偿责任的若干问题的解释	320
(2001年3月8日)	
【人身损害索赔其他法律文件索引】	323
附录 人身损害索赔法律文书	325
1. 民事起诉状	325



2. 授权委托书	327
3. 民事上诉状	328
4. 申请执行书	329