

指引办案思路的新型工具书

8

民商事典型疑难问题 适用指导与参考

侵权纠纷卷

主编 / 王洪萍

- ◎ 疑难问题汇总
- ◎ 典型案例参考
- ◎ 办案依据集成

中国检察出版社

013033246

指引办案思路的新型工具

D923.05

124

V8

8

民商事典型疑难问题 适用指导与参考

侵权纠纷卷

主编 / 王洪萍

- ◎ 疑难问题汇总
- ◎ 典型案例参考
- ◎ 办案依据集成



北航

C1639658

中国检察出版社

D923.05

124

V8

013033346

图书在版编目 (CIP) 数据

民商事典型疑难问题适用指导与参考. 侵权纠纷卷/王洪萍主编.

—北京: 中国检察出版社, 2013. 2

ISBN 978 - 7 - 5102 - 0781 - 5

I. ①民… II. ①王… III. ①侵权行为 - 民事纠纷 - 民事诉讼 - 审判 - 中国 IV. ①D925. 118. 2

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2012) 第 275504 号

民商事典型疑难问题适用指导与参考

侵权纠纷卷

主编/王洪萍

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷东街 5 号 (100040)

网 址: 中国检察出版社 (www. zgjccbs. com)

电 话: (010)68630385(编辑) 68650015(发行) 68636518(门市)

经 销: 新华书店

印 刷: 三河市西华印务有限公司

开 本: 720 mm × 960 mm 16 开

印 张: 68. 75 印张

字 数: 1265 千字

版 次: 2013 年 2 月第一版 2013 年 2 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 5102 - 0781 - 5

定 价: 138. 00 元

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

出版说明

近十余年来，在合同、侵权、婚姻家庭、金融等民商事领域的司法实践中，出现了很多新情况、新问题，其中不乏具有典型性、疑难性的法律适用问题，针对这些问题，急需进行归纳总结，并得出具有参考和借鉴价值的处理和认定思路。基于上述现实需求，我们倾力组织法学专家、资深法官、检察官及律师等编撰并推出《民商事典型疑难问题适用指导与参考丛书》。

本丛书分为婚姻家庭继承纠纷卷、物权纠纷卷、合同纠纷卷、知识产权与竞争纠纷卷、劳动争议与人事争议卷、公司企业纠纷卷、金融纠纷卷、侵权纠纷卷、土地房地产与建设工程纠纷卷共九卷。各卷紧密结合各地司法实践，归纳提炼出百余个司法典型疑难问题并作出精准解析，同时附以具有权威性的指导、参考案例对同类案件的案情、诉辩情况、裁判结果、裁判理由等核心要素加以介绍，以帮助读者寻求破解疑难问题的办案思路、标准和尺度。各卷还提供了各类型纠纷全面、准确的办案依据。《民商事典型疑难问题适用指导与参考丛书》所提炼的问题凸显典型性、疑难性，解答思路具有很强的指导、参考和专业性，参考案例具有真实性、权威性，办案依据提供了便捷查询的通道，特别适合公检法人员、律师等法律专业人士使用。

受时间和能力所限，丛书在编撰过程中难免出现不足或错漏，敬请读者批评指正，以便我们在再版时予以修订。

编 者

2013 年 1 月

目 录

第一部分 人格权纠纷

一、生命权、健康权、身体权纠纷 (1)

1. 车辆发生事故后, 车辆所有人尽到及时联系公安交警大队以及告知轮胎损伤的义务, 汽车修理厂指派的雇员因操作失误导致轮胎发生爆炸致雇员死亡的, 汽车修理厂在向雇员家属赔偿后能否向车辆所有人追偿? (1)
2. 因用人单位以外的第三人侵权造成劳动者人身损害构成工伤的, 劳动者在获得工伤保险赔偿后, 是否仍有权向第三人请求人身侵权赔偿? (6)
3. 对野生动物实施先前行为的人, 应否对因该先前行为引起的野生动物伤人承担责任? (11)
4. 在庆典活动中燃放烟花爆竹, 意外造成人员受伤, 发生人身伤害时, 民间社团、联合署名单位、发包人、承揽人、雇主、雇员等各方法律地位与法律责任如何认定? (15)
5. 情谊活动中同行者是否负有注意义务? 注意义务如何认定? (22)
6. 人身损害纠纷发生后, 当事人之间的“私了”协议有无法律效力? (27)
7. 侵权人对直接受害人以外的第三人造成的间接损害是否承担责任? (32)
8. 既不属于共同侵权行为又不属于一般侵权行为致人伤害的案件, 损害赔偿 responsibility 如何分配? (34)

9. 教师的体罚行为没有直接造成该学生的身体损害的后果,而是对该学生心理产生了影响,加之其他社会因素的作用,使学生患上精神分裂症,体罚行为与患精神分裂症之间是否存在因果关系? 损害赔偿比例应如何分配? (37)

10. 室内环境污染案件中,室内装修是否符合环保要求,应当由受害人举证,还是由侵权人举证? (40)

办案依据集成 (43)

二、姓名权纠纷 (52)

11. 以他人的身份证和姓名办理信用卡,并在使用信用卡时透支消费,导致当事人的姓名被列入银行不良信用记录,其行为侵犯了当事人的何种权利? (52)

12. 除直接侵权人外,信用卡发卡机构对于当事人被侵权的后果有无过错,应否承担法律责任? (52)

13. 如何确定当事人因姓名权被侵犯所遭受的损失? (52)

14. 姓名权保护的重点和方式是什么? 法院在适用赔礼道歉这种民事责任时要考虑什么因素? (57)

办案依据集成 (61)

三、肖像权纠纷 (62)

15. 商业广告使用公民眼、嘴、鼻等面部的局部照片,是否侵犯公民肖像权? (62)

16. 利用计算机技术分割有他人肖像的合影照片是否构成肖像侵权行为? (64)

17. 如何确定侵犯肖像权的损失赔偿标准和赔偿数额? (67)

18. 自愿担任职业人体模特的行为是否意味着放弃或者转移了由此所产生的肖像的使用权? (72)

19. 著作权与肖像权发生冲突时,法律应保护哪方的利益? (72)

20. 著作权人与出版者内部约定由谁负责审查作品的合法性, 是否具有对抗肖像权人的效力? (72)

21. 销售商销售侵犯他人肖像权的产品, 是否应当承担赔偿责任? (76)

 办案依据集成 (84)

四、名誉权纠纷 (85)

22. 律师事务所接受委托人的委托发布律师声明的内容与事实不符, 给他人造成名誉损害的, 应承担何种责任? ... (85)

23. 用工单位对劳动者的不实评价影响了劳动者的就业和生活, 用工单位是否构成对劳动者名誉权的侵犯? (91)

24. 新闻媒体在报道公安机关提供的侦查资料时侵犯了他人的名誉权, 公安机关是否也因此而承担相应的侵权责任? (96)

25. 报社引用他人文章, 就他人文章或观点展开讨论, 发表相反意见, 是否构成侮辱、诽谤? (103)

26. 出版单位出版内容不符实的文学作品, 应当承担民事责任吗? (108)

27. 如何区分用人单位正当行使内部经营管理权与侵权行为? (114)

28. 新闻报道侵犯名誉权的判断标准是什么? (117)

29. 学术批评之正当性的法律界限是什么? (121)

30. 为言论者提供传播平台是否应承担赔偿责任? (121)

31. 报道者是否应对新闻报道内容的错误陈述承担侵权责任? ... (127)

32. 针对某种社会现象发表的个人见解涉及对他人的负面评价, 该评价是否侵犯他人名誉权? (131)

33. 以历史人物为原型的文艺创作作品, 是否应当尊重历史人物的名誉以及历史人物后人的合理情感利益? (135)

34. 消费者对生产者、经营者、销售者的产品质量或者服务质量进行批评、评论,是否构成侵害他人名誉权? (144)
35. 网游运营商侵犯了玩家网络名称的名誉权,玩家可否以真实姓名起诉? (146)
36. 网游运营商侵犯了玩家网络名称的名誉权,玩家是否有权获得精神抚慰金? (147)
37. 网游运营商侵犯了玩家网络名称的名誉权,运营商公开致歉时的对象是玩家真实姓名还是网络名称? (147)
38. 对产品进行对比评价,是一种事实陈述,还是一种评论,是否构成侵权行为? (153)



办案依据集成 (161)

五、荣誉权纠纷 (165)

39. 如何界定荣誉? (165)
40. 职务是否属于公民的荣誉? (165)



办案依据集成 (168)

六、隐私权纠纷 (169)

41. 电信部门在电话号码簿中刊载当事人的姓名、家庭住址及电话号码等是否侵害隐私权? (169)
42. 性骚扰事件的真伪能否决定原告隐私权的成立? (172)
43. 在职工会议上组织当事人就性骚扰事件进行对质的行为是否构成对当事人隐私权的侵犯? (172)



办案依据集成 (176)

七、婚姻自主权纠纷 (177)

44. 因欺诈建立了婚姻关系所引起的侵权赔偿,法律没有明确损害赔偿 responsibility,请求人能否通过侵犯人身权、名誉权获得救济? (177)

 办案依据集成	(182)
--	-------

八、一般人格权纠纷	(183)
-----------------	-------

45. 配偶婚前与第三人的性行为是否构成对配偶人格权的侵权?	(183)
--------------------------------------	-------

46. 在男方不知情的情况下, 医院协助怀孕的女方终止妊娠, 医院是否侵犯了男方的生育权?	(186)
---	-------

47. 购物中心强制顾客存包购物是否构成侵犯人格权?	(188)
----------------------------------	-------

48. 公交车工作人员将残疾军人合法证件认定为假证, 强迫其购票, 并以语言损害其名誉, 贬低其人格的行为, 是否侵犯了残疾军人的人格尊严权?	(191)
---	-------

49. 学校在未通知死者亲属的情况下将死者的遗体火化, 是否侵害了死者亲属的人格利益?	(195)
---	-------

50. 单位负责保管的骨灰盒因疏忽弄错, 死者亲属是否可以提起精神损害赔偿?	(199)
--	-------

51. 单位和殡仪馆违反职工亲属保留遗体的要求将职工遗体火化是否侵犯了死者亲属的遗体处分权?	(203)
--	-------

 办案依据集成	(206)
--	-------

第二部分 侵权责任纠纷

一、监护人责任纠纷	(208)
-----------------	-------

52. 夫妻双方离婚后, 未成年子女侵害他人权益的, 在何种情况下应当判令双方共同承担民事赔偿责任?	(208)
--	-------

 办案依据集成	(211)
--	-------

二、用人单位责任纠纷	(212)
------------------	-------

53. 肇事方在上下班途中骑车致人受伤, 其行为可否由其所工作的单位承担雇主替代责任?	(212)
---	-------

54. 行为人的行为构成职务行为主要依据何种标准? (214)
55. 违反单位规定, 未经批准驾驶单位车辆并发生车祸的行为是其个人行为还是职务行为? (214)
56. 国家机关工作人员驾驶本机关车辆发生交通事故致他人人身损害, 如何确定责任? (217)
57. 因第三人过错造成的工伤, 用人单位进行工伤赔偿后是否可以向有责任的第三人追偿或代位求偿? (220)
58. 小区内保安与业主发生争执并殴打业主的, 物业管理部門是否承担责任? (223)



办案依据集成 (227)

三、提供劳务者致害责任纠纷 (235)

59. 雇员(出租车司机)实施的不法行为在时间、空间上均与车辆驾驶直接相关, 是否就因此可以当然认为该雇员的行为系履行职务呢? (235)
60. 雇主派其工作人员为第三人提供劳务致害的, 雇主是否承担责任? (239)



办案依据集成 (243)

四、提供劳务者受害责任纠纷 (244)

61. 职工在工作中受伤, 但工伤等级鉴定结果做出后, 原公司已经依法解散的, 且原公司未参加工伤保险的, 该职工是否能享受到工伤保险待遇? (244)
62. 当事人经单位联系向上级单位提供劳务, 由上级单位直接付酬, 当事人与上级单位之间是否成立雇佣关系? ... (248)
63. 当事人在为本单位的上级单位提供劳务的过程中受伤, 是享受工伤保险待遇还是由上级单位承担赔偿责任? (248)
64. 雇员向侵权第三人起诉赔偿执行不能后, 能否再向雇主主张赔偿权利? (253)

65. 雇主对雇员因第三人的侵害承担何种性质的责任? (256)
66. 雇员在雇佣关系中受到损害而产生纠纷的案件, 应当对雇主适用何种归责原则进行处理? (259)
67. “从事雇佣活动”的范围如何界定? (262)
68. 如何区分雇佣关系与合同关系? (265)
69. 提供劳务者工作具有较大的独立性且上下班等不接受劳务者一方约束, 是否可以认定两者之间不存在雇佣关系? (270)
70. 雇员在受雇的经营活动中因犯罪分子抢劫致死, 雇主是否承担赔偿责任? (275)
71. 施工单位将建筑工程分包给雇主, 雇主不具备建筑资质且雇佣雇员施工, 雇员在工作中受伤, 是否可要求施工单位与雇主共同承担赔偿责任? (279)
72. 雇员不具备专业知识及技能是否减轻雇主的损害赔偿? (279)
73. 定作人是否为承揽人因承揽活动遭受的损害承担赔偿责任? (284)
74. 雇佣关系是否包含临时雇佣关系? (288)
75. 雇员在从事雇佣工作过程中忽视自身安全造成损害, 是否可以因此减轻雇主的赔偿责任? (290)
76. 企业职工因第三人交通事故侵权造成工伤, 能否获得双重赔偿? (293)
77. 从最高人民法院《关于审理人身损害赔偿案件适用法律若干问题的解释》第2条、第11条的规定看, 雇员在从事雇佣活动中受伤, 雇主应当承担责任; 但受害人存在重大过失的, 可以减轻雇主的赔偿责任。则在此情况下, 雇主承担责任的构成要件有哪些? 如何理解重大过失? (297)

78. 如何区分雇佣关系与承揽关系? (301)



- 办案依据集成 (305)

五、网络侵权责任纠纷 (306)

79. 公民网络上的言论自由的界限是什么? (306)

80. 披露和传播他人已经披露的信息, 是否侵犯他人名誉权? ... (306)

81. 电子公告服务提供者对上网用户发布的争议信息是否
应承担网络侵权责任? (313)



- 办案依据集成 (322)

六、违反安全保障义务责任纠纷 (323)

- (一) 公共场所管理人责任纠纷 (323)

82. 经生产经营者默许临时从事劳动的自然人, 没有与生产经营者形成正式的劳动法律关系, 生产经营者对该自然人是否负有合理限度内的安全保障义务? (323)

83. 车辆停放在小区内毁损或丢失的损害赔偿责任主体及归责原则是什么? (327)

84. 商业银行在合理限度内未尽到安全保障的义务, 致使存款人在银行营业场所遭抢劫遇害的, 银行是否应承担损害赔偿的民事责任? (331)

85. 银行聘请的保安公司是否应承担连带赔偿责任? (331)

86. 人工建造的构筑物因维护、管理瑕疵致人损害的特殊侵权案件中应采用何种责任认定原则? (339)

87. 被抚养人领取的生活费及最低生活保障金能否适用损益相抵原则, 从侵权人的赔偿款中扣除? (339)

88. 具有公益性质的健身器材致人损害时究竟谁是赔偿义务主体? (343)

89. 消费者在从事娱乐经营活动的营业场所猝死且死因不详, 该企业已尽到合理限度范围的安全保障义务的, 是否还应承担相应的补偿责任? (351)

90. 大学生在大学宿舍楼卫生间滑倒摔伤, 大学应否承担赔偿责任? (358)
91. 何种情形下可适用过失相抵原则确定损害赔偿责任? (359)
92. 道路护栏坠落致人损害, 在道路交通行业规范未作规定的情况下, 护栏管理单位没有充分证据证明其对损害没有过错的, 应否承担损害赔偿责任? (363)
93. 在刑事案件未侦破的情况下, 被害人能否提起民事赔偿诉讼? (371)
94. 从事社会活动的人和组织应提供的安全保障义务, 是否应受合理限制? (377)
95. 监护人与公共场所管理人均存在过错的, 责任如何分配? ... (382)
96. 经营者对可能危及人身安全的隐患未作出相应警示致使消费者伤亡的, 是否承担全部的举证责任? (385)
97. 公司对安装在办公场所的洗澡设施有无公共安全的维护责任? (389)
98. 免费开放的公益性场所的管理人是否负有安全保障义务? ... (391)
99. 免费开放的公益性场所未尽到善良管理人应尽的管理之责, 其管理者是否应当对由此发生的损害结果承担赔偿责任? (392)
100. 消费者在促销活动中受到损害, 经营者是否应当承担全部赔偿责任? (397)
101. 酒店未要求消费者如实登记身份, 酒店是否违反了安全保障义务? (400)
102. 公路管理机构违反安全保障义务应当承担何种责任? (404)
103. 电信局对于其所有的位于公路路面上的电杆是否负有管理义务? (407)
104. 由此致人损害的是否承担赔偿责任? (407)

(二) 群众性活动组织者责任纠纷 (411)

105. 如何理解拓展训练组织者的安全保障义务的范围? (411)

106. 旅客在旅游途中因他人交通肇事致死, 旅行社是否承担责任? (414)

107. 旅游服务机构在何种情形下承担损害赔偿责任? (418)

108. 树木的所有人或管理人在何种情形下承担赔偿责任? (418)

109. 数个行为间接结合发生同一损害后果的, 如何分配赔偿责任? (418)

110. 电站是否应对正常放水发电导致他人身亡承担民事责任? (428)

111. 单位组织员工旅游, 实行自愿报名、费用分摊, 是否需要对员工伤亡承担赔偿责任? (431)

112. 公园已设置相关安全警示, 是否需要游客伤亡承担责任? (431)

113. 游客不顾劝阻下海游泳, 旅行社是否需对游客伤亡承担责任呢? (431)

 办案依据集成 (438)

七、教育机构责任纠纷 (439)

114. 学校与旅行社签订履行组团合同, 并由该校学生参加旅游, 过程中造成的学生意外伤害, 学生提起侵权之诉的, 谁应当承担侵权责任? (439)

115. 对于在校学生因受违纪处分而自杀身亡的, 学校是否应当承担赔偿责任? (448)

116. 对于在校学习的未成年学生, 监护职责是否转移到学校? (453)

117. 学校对未成年学生承担何种义务? (453)

118. 未成年学生在校学习时受到老师批评自寻短见, 学校应该承担何种责任?	(456)
119. 学生在校内受伤, 学校是否应承担赔偿责任?	(457)
120. 未成年学生课间休息期间玩耍不慎撞到在学校设立的器械上受伤, 学校是否承担主要责任?	(461)
121. 学生在参加学校的公益活动时受伤, 学校与学生对此不存在主观过错, 学校是否仍然应当承担部分责任?	(463)
122. 未成年学生因嬉戏导致其中一人受伤, 另一未成年人是否应当对此承担责任? 学校是否应为此承担损害赔偿责任?	(467)
123. 学生体育课自由活动时玩耍受伤, 学校是否应承担全部赔偿责任?	(470)
124. 学校组织学生外出活动时, 老师私自携带危险物品导致学生受害的, 学校是否承担损害赔偿责任?	(475)
125. 教师因言语不当致学生患精神分裂症, 学校应否担责?	(477)
 办案依据集成	(481)
八、产品责任纠纷	(482)
126. 产品安装存在缺陷, 是否属于产品缺陷? 责任如何分担? ...	(482)
127. 如何适用产品责任原则解决产品质量责任案件?	(490)
128. 产品的商标所有人在什么情况下能够成为产品侵权案件的被告?	(490)
129. 符合国家标准的产品存在不合理的危险, 是否构成缺陷产品?	(495)
130. 如何判断本身具有合理危险的产品是否存在缺陷?	(501)
131. 汽车自燃案件是否应以产品侵权责任纠纷处理?	(505)
132. 汽车自燃能否认定为产品缺陷?	(505)
133. 因产品质量不合格引发的纠纷是否属于产品责任纠纷?	(508)

134. 确定案由是当事人的权利, 还是法院的职责? (508)
135. 经批准的成品药在生产、销售一定时期后, 因被检测出对人体的有害作用而被国家有关机关认定为违禁药品。在此之前, 该药品致人损害的责任应由谁来承担? (510)
136. 缺陷产品损害赔偿纠纷案件的举证责任如何分配? (516)
137. 事先约定免除产品生产者和销售者的责任的协议是否有效? (521)
138. 在产品责任中, 对于产品缺陷的证明问题, 是否仍应实行“谁主张, 谁举证”的原则? (523)
139. 若产品缺陷已得到证明且不存在其他原因的情况下, 是否可以推定事故与产品缺陷存在法律上的因果关系? (523)
- (一) 产品生产者责任纠纷 (531)
140. 商品生产者、经营者未对标注的“限用合格期限”作确切说明的, 是否侵害了消费者的知情权? (531)
- (二) 产品销售者责任纠纷 (537)
141. 商家在向消费者供货时未提供随机单证的, 商家是否应被认定存在欺诈行为? (537)
142. 商家是否应当承担惩罚性赔偿责任? (537)
-  办案依据集成 (544)
- 九、机动车交通事故责任纠纷 (551)
143. 公安机关交通管理部门认定涉案事故属于交通意外事故, 能否据此认定驾驶员无过错? (551)
144. 保险公司主张在交强险无责任赔偿限额内进行赔偿能否予以支持? (551)
145. 交通事故认定书能否直接作为民事侵权损害赔偿责任分配的唯一依据? (551)

146. 法人或者其他组织的负责人持虚假合同与善意第三人
签订合同的行为, 是否影响合同依法成立? (557)
147. 流浪乞讨人员因交通事故死亡, 民政部门是否可以作为
原告提起民事诉讼, 要求赔偿义务人承担赔偿责任? (562)
148. 单方交通事故中, 保险车辆上的受害人被甩出车外后
又被该车撞伤, 此种情况属于“第三者责任险”还是
“车上人员责任险”的理赔范围? (567)
149. 农村进城务工人员因交通事故死亡, 其死亡赔偿金的
计算标准应如何确定? (574)
150. 对于受害人死亡时尚未出生的非婚生子女, 加害人是
否负有赔偿责任? (579)
151. 无证驾驶造成交通事故, 交强险保险人应否对受害人
承担赔偿责任? (582)
152. 出借机动车发生交通事故, 机动车所有人未投保机动
车交通事故责任强制保险或者拒不告知相关投保情况
的情形下, 机动车所有人是否应当承担赔偿责任? 应
当承担何种赔偿责任? (587)
153. 被抚养人在其父母离婚时, 其父亲已一次性支付了被
抚养人生活费, 被抚养人在其父亲因交通事故身亡时,
能否再向侵权人主张被抚养人生活费? (591)
154. 当事人在诉讼过程中死亡, 当事人的继承人能否参加
诉讼主张精神损害抚慰金赔偿请求权? (593)
155. 在交通事故责任不清的情形下, 适用“优者危险负
担”原则是否构成对“按过错比例分担责任”规则的
突破? (597)
156. 叔叔因交通事故死亡, 侄子有无赔偿请求权? (599)
157. 在交通事故纠纷中, 交通事故责任无法认定时应适用
何种归责原则? (602)
158. 乘车人明知驾驶人饮酒驾车而乘坐, 如何确定驾驶人
对于乘车人因交通事故受到损害的赔偿责任? (604)
159. 死亡赔偿金的请求权能否让与或者继承? (610)