

民商事纠纷裁判依据新释新解丛书

全国首批审判业务专家 何志 ◎ 总主编

侵权责任纠纷 裁判依据新释新解

QINQUANZEREN JIUFEN CAIPAN YIJU XINSHI XINJIE

何 志 侯国跃 ◎ 主编

全面梳理主要裁判依据 * 专业分析指导性案例及典型案例

权威阐释热点难点问题 * 切实提供审判实务参考指导意见

人 民 法 院 出 版 社

民商事纠纷裁判依据新释新解丛书

全国首批审判业务专家 何志 © 总主编

侵权责任纠纷 裁判依据新释新解

QINQUANZEREN JIUFEN CAIPAN YIJU XINSHI XINJIE

何 志 侯国跃 © 主编

人 民 法 院 出 版 社

图书在版编目 (CIP) 数据

侵权责任纠纷裁判依据新释新解/何志、侯国跃主编.
—北京:人民法院出版社,2014.9
(民商事纠纷裁判依据新释新解丛书)
ISBN 978-7-5109-1025-8

I. ①侵… II. ①何… ②侯… III. ①侵权行为—民事纠纷—
法律解释—中国 IV. ①D923.05

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2014) 第 179157 号

侵权责任纠纷裁判依据新释新解

何 志 侯国跃 主编

责任编辑 杨天泰
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京市东城区东交民巷 27 号 (100745)
电 话 (010) 67550530 (责任编辑) 67550558 (发行部查询)
65223677 (读者服务部)
网 址 <http://www.courtbook.com.cn>
E-mail courtpress@sohu.com
印 刷 三河市国英印务有限公司
经 销 新华书店

开 本 787×1092 毫米 1/16
字 数 531 千字
印 张 27
版 次 2014 年 9 月第 1 版 2014 年 9 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 978-7-5109-1025-8
定 价 60.00 元

版权所有 侵权必究

民商事纠纷裁判依据新释新解

丛书编辑委员会

编委会主任：何 志

编辑委员会成员：

王 松	王玉国	王西平	王海燕	王晓艳
叶永忠	刘 琪	刘保玉	刘晓蕾	刘慕瑾
孙 超	孙春雨	孙瑞玺	邬 砚	何 志
何育凯	何晓航	邹 宇	杨光明	杜豫苏
李 媛	李晓钰	陈希国	张 薇	张 燕
张建文	时贝儿	旷愚念	祝来新	庞景玉
周江涛	侯国跃	赵 珂	赵 翎	赵青东
贺秀风	姚建军	高俊岗	徐强胜	钱 凯
袁辉根	黄学忠	葛 文	谭松平	滕 威

《侵权责任纠纷裁判依据新释新解》

编写人员

- | | | |
|-----|-----|-----------------------------|
| 主 编 | 何 志 | 侯国跃 |
| 副主编 | 邬 砚 | 黄学忠 |
| 撰稿人 | 时贝儿 | (第一章第一节、第十章第二节) |
| | 赵 翎 | (第一章第四节) |
| | 黄学忠 | (第一章第二节、第二章、第五章第五节【合写】，第八章) |
| | 侯国跃 | (第一章第三、五节【合写】，第三章、第四章、第七章) |
| | 李晓钰 | (第一章第五节【合写】，第十章第一节【合写】) |
| | 叶永忠 | (第一章第六节、第九章第三节) |
| | 邬 砚 | (第五章第一、二节，第九章第一至五节) |
| | 祝来新 | (第五章第三节) |
| | 程启华 | (第五章第四节) |
| | 王海燕 | (第五章第六节) |
| | 旷愚念 | (第五章第五节【合写】) |
| | 李 媛 | (第六章) |
| | 杨光明 | (第十章第一节【合写】，第九章第六节) |
| | 张建文 | (第十章第四、五节) |

总 序

法律的生命在于实施。在社会主义法律体系形成之后，摆在我们面前的有两大任务：一是如何使“纸上的法律”（law in paper）变为“行动中的法律”（law in action）；二是如何最大限度地发挥现有法律的实际效果。这既需要社会大众具有熟知法律知识的能力，也需要法律人养成法律思维的能力，更需要裁判者具有精湛解决争议的能力。只有具备这三种能力，才能“使一个法律人能够依法律实现正义”。^① 由何志法官担任总主编的《民商事纠纷裁判依据新释新解》丛书对民商事主体遵守法律规则、发挥法律的实际效果、实现司法的公平正义，必将起到积极的指导作用。

《民商事纠纷裁判依据新释新解》丛书共涉及合同、物权、侵权、担保、公司、房地产、金融、劳动等领域，可以说内容比较全面，均是民商法审判实务中的常用热点。该丛书有如下显著特点：

第一，论理翔实。这套丛书的重中之重是民商法理论与实务案例的紧密结合，当然也是这套丛书的一大“亮点”。作者在对法律正确理解与适用的基础上，广泛吸收民商法研究领域的最新成果，尤其是对最高人民法院所有规范性文件，包括司法解释、司法政策、请示与答复、院长讲话、庭推精要、有关业务庭意见、指导性案例、最高人民法院公报案例以及其他重要的参考观点（如最高人民法院法官的著述和主流观点），做“贯通”和“梳理”性的论述，使民商法理论与审判实践紧密结合起来，以期突出权威性、实用性、可读性和指导性。

第二，案例权威。这套丛书案例的选取，原则上选用具有典型性、代表性、真实性的案例。案例均来自最高人民法院所公布的指导性案例、《最高人民法院公报》《最高人民法院公布裁判文书》、最高人民法院网以及最高人民法院审结并发布在最高人民法院有关审判与指导丛书

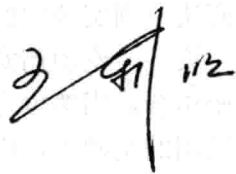
^① 王泽鉴：《民法思维——请求权基础理论体系》，北京大学出版社2009年版，第1页。

中的案例。书中所引用的具体个案，均注明来源，取其精华部分，避免了案例资料的大量堆砌。案例的权威性，为社会大众的遵法和人民法院的司法提供了很好的参考和参照价值。

第三，体例统一。每部书原则上以某部法律为主线，对审判实践中所反映的热点、难点问题，从指导审判实务角度出发，具体阐述法律的适用及适用法律解决问题的依据。每部书的第一章均对该法律适用中的原则、最高人民法院的司法解释、规范性文件、指导性案例等作集中梳理，以后各章详细解读第一章总括性内容，遵循多则多写，少则少写，避免了“无病呻吟”。体例的统一，凸显了丛书的整体优势。

美国大法官霍姆斯说过：“法律的生命不在于逻辑，而在于经验。”该丛书的作者大多是具有法学博士、硕士学位的知名学者、法官和律师，他们不仅具有较高的理论水平，在各自研究领域有所成就，有不少研究成果发表，而且具有丰富的司法实践经验。尤其是该丛书的主编何志法官，二十年如一日，笔耕不辍，著述颇丰，多项成果获奖，并被评为全国首批审判业务专家，这也保证了该套丛书的质量。该套丛书既具有很高的理论水平，又有很高的实用价值；既能为法学理论研究提供重要参考，又能为司法实践提供参照依据。

是为序。

A handwritten signature in black ink, appearing to be '何志' (He Zhi), with a stylized flourish extending upwards and to the right.

二〇一四年七月

凡 例

1. 本书中法律法规名称均使用简称，如《中华人民共和国侵权责任法》简称为《侵权责任法》。
2. 本书中下列司法解释及相关文件使用简称：

法律文件名称	发文字号	简 称
最高人民法院关于确定民事侵权精神损害赔偿若干问题的解释	法释〔2001〕7号	精神损害赔偿解释
最高人民法院印发《关于贯彻执行〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的意见（试行）》的通知	法〔办〕发〔1988〕6号	民法通则意见
最高人民法院关于审理名誉权案件若干问题的解释	法发〔1993〕15号	名誉权解答
最高人民法院关于审理名誉权案件若干问题的解释	法释〔1998〕26号	名誉权解释
最高人民法院关于审理触电人身损害赔偿案件适用法律若干问题的解释〔失效〕	法释〔2001〕3号	触电人身损害赔偿解释
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	法释〔2003〕20号	人身损害赔偿解释
最高人民法院关于审理铁路运输人身损害赔偿纠纷案件适用法律若干问题的解释	法释〔2010〕5号	铁路人身损害赔偿解释
最高人民法院关于审理旅游纠纷案件适用法律若干问题的解释	法释〔2010〕13号	旅游纠纷规定
最高人民法院关于审理道路交通事故损害赔偿案件适用法律若干问题的解释	法释〔2012〕19号	交通事故损害赔偿解释

法律文件名称	发文字号	简 称
最高人民法院印发《关于案例指导工作的规定》的通知	法发〔2010〕51号	案例指导规定
最高人民法院关于审理证券市场因虚假陈述引发的民事赔偿案件的若干规定	法释〔2003〕2号	虚假陈述规定
最高人民法院办公厅关于印发《全国民事审判工作会议纪要》的通知	法办〔2011〕442号	2011年民事审判会议纪要
最高人民法院关于适用《中华人民共和国侵权责任法》若干问题的通知	法发〔2010〕23号	适用《侵权责任法》通知
最高人民法院关于审理民事案件适用诉讼时效制度若干问题的规定	法释〔2008〕11号	诉讼时效规定
最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定	法释〔2001〕33号	民事诉讼证据规定
最高人民法院关于审理专利纠纷案件适用法律问题的若干规定	法释〔2001〕21号	专利纠纷规定
最高人民法院关于审理著作权民事纠纷案件适用法律若干问题的解释	法释〔2002〕31号	著作权纠纷解释
最高人民法院关于审理商标民事纠纷案件适用法律若干问题的解释	法释〔2002〕32号	商标纠纷解释
最高人民法院印发《关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的意见》的通知	法发〔1992〕22号	民事诉讼法意见
最高人民法院关于审理涉及会计师事务所审计业务活动中民事侵权赔偿案件的若干规定	法释〔2007〕12号	会计师侵权赔偿规定
最高人民法院关于审理涉及计算机网络域名民事纠纷案件适用法律若干问题的解释	法释〔2001〕24号	网络域名解释
最高人民法院关于审理侵害信息网络传播权民事纠纷案件适用法律若干问题的解释	法释〔2012〕20号	信息网络传播权规定
最高人民法院关于审理食品药品纠纷案件适用法律若干问题的解释	法释〔2013〕28号	食品药品纠纷规定

目 录

第一章 《侵权责任法》一般规定的适用

第一节 《侵权责任法》：保护民事权益的私法	(1)
一、明确《侵权责任法》立法目的，把握民事权益保护范围	(1)
二、最高人民法院发布关于侵权纠纷的系列司法解释	(3)
三、案例指导的参照适用	(6)
四、正确理解审理侵权纠纷案件的司法政策精神	(7)
第二节 处理侵权纠纷案件的司法原则	(8)
一、民事权益一体保护原则	(8)
二、侵权责任优先保护原则	(10)
三、特别规定优先适用原则	(11)
四、侵权损害全面赔偿原则	(12)
第三节 处理侵权纠纷案件的法律适用	(13)
一、《侵权责任法》是处理侵权纠纷案件的主要法律依据	(13)
二、单行法在处理侵权纠纷案件中的适用	(14)
三、侵权纠纷案件相关司法解释的适用	(15)
四、《侵权责任法》的适用及其溯及力	(16)
五、涉外侵权民事关系的法律适用	(17)
第四节 赔偿权利人与赔偿义务人的司法认定	(18)
一、赔偿权利人的司法认定	(19)
二、赔偿义务人的司法认定	(22)
第五节 侵权责任方式的类型及司法适用原则	(23)
一、我国侵权责任方式的多样化	(23)
二、不同的侵权责任方式具有不同的适用原则	(23)
三、侵权责任方式适用的原则和规则	(28)

第六节 侵权诉讼时效的裁判依据	(31)
一、诉讼时效期间的司法适用	(31)
二、诉讼时效期间经过的法律后果	(35)
三、诉讼时效的热点难点问题	(36)

第二章 侵权责任构成的裁判依据

第一节 准确把握归责原则 公正处理侵权纠纷	(40)
一、准确理解侵权责任归责原则	(40)
二、准确理解《侵权责任法》的归责原则体系	(42)
第二节 过错责任原则的司法适用	(44)
一、过错责任原则的一般适用规则：	
法律无特别规定，即应适用	(45)
二、过错责任原则在特殊侵权责任中的适用规则：	
法律明确规定，才予适用	(46)
三、过错责任原则在确定损害赔偿范围中的适用规则：	
过错程度影响赔偿数额	(48)
第三节 无过错责任原则的司法适用	(49)
一、无过错责任原则的适用范围：严格法定主义	(50)
二、无过错责任的一般构成要件：	
侵害行为、损害后果及其因果关系	(51)
三、无过错责任的免责事由：法律明确规定	(51)
四、无过错责任的证明责任分配规则：分别承担证明责任	(53)
第四节 加害行为的司法认定	(54)
一、加害行为的不法性本质	(54)
二、加害行为不法性的表现情形	(56)
第五节 损害事实的司法认定	(58)
一、农村居民死亡赔偿金的司法认定	(58)
二、被扶养人生活费的司法认定	(60)
三、间接财产损失的司法认定	(65)
四、精神损害赔偿的司法认定	(68)
第六节 加害行为与损害后果之间因果关系的司法认定	(73)
一、因果关系的一般判定方法：存在损害发生的客观可能性	(73)
二、因果关系的推定规则：	

被告承担排除因果关系的法定证明责任·····	(74)
三、因果关系的责任限定功能:确定损害赔偿的范围·····	(76)
第七节 过错责任原则中过错的司法认定·····	(77)
一、过错判断的客观标准:注意义务的违反·····	(78)
二、过错推定:过错证明的法定规则·····	(79)
第八节 公平分担损失规则的司法适用·····	(83)
一、适用范围:无法适用过错和无过错责任救济时才适用·····	(83)
二、事实根据:存在因果关系或者利益关联·····	(87)
三、考量因素:损害程度、受益范围和经济状况·····	(88)

第三章 侵权损害赔偿损失的裁判依据

第一节 人身损害赔偿数额的量化确定·····	(93)
一、一般人身损害的赔偿范围·····	(93)
二、受害人伤残的赔偿范围·····	(94)
三、受害人死亡的赔偿范围·····	(97)
四、审判实践中应当注意的问题·····	(98)
第二节 精神损害赔偿数额的量化确定·····	(99)
一、精神损害的概念界定与赔偿范围·····	(100)
二、“权利侵害”类型的精神损害赔偿·····	(102)
三、“公序良俗违反”类型的精神损害赔偿·····	(104)
四、身份法益与监护权类型的精神损害赔偿·····	(105)
五、特定财产权保护类型的精神损害赔偿·····	(106)
六、关于赔偿责任的构成要件与赔偿数额的确定·····	(108)
七、刑事附带民事诉讼中不能提起精神损害赔偿·····	(109)

第四章 数人侵权责任纠纷的裁判依据

第一节 数人共同侵权纠纷的裁判依据·····	(111)
一、共同侵权行为及司法处理·····	(111)
二、共同危险行为及其司法处理·····	(114)
三、教唆、帮助侵权行为及其司法处理·····	(117)
四、共同加害行为的“共同性”在于共同故意·····	(119)
五、共同侵权的责任承担及裁判依据·····	(123)

第二节 数人分别侵权纠纷的裁判依据	(125)
一、数人分别侵权构成要件的司法认定	(126)
二、承担按份责任的数人分别侵权及裁判依据	(127)
三、无意思联络数人侵权中聚合（等价）因果关系的认定	(129)

第五章 侵权责任主体特殊规定的司法适用

第一节 网络侵权责任的裁判依据	(131)
一、网络侵权责任的程序规则	(132)
二、网络侵权客体的司法认定	(134)
三、网络直接侵权的司法处理	(137)
四、网络间接侵权的司法处理	(141)
第二节 违反安全保障义务的裁判依据	(148)
一、安全保障义务的界定	(149)
二、违反安全保障义务侵权责任的构成	(152)
三、违反安全保障义务的责任形态	(157)
第三节 专家责任的裁判依据	(163)
一、律师责任与公证人责任的裁判依据	(164)
二、注册会计师责任的裁判依据	(167)
第四节 监护人责任的裁判依据	(177)
一、监护人责任的性质——替代责任	(177)
二、监护人责任的归责原则——无过错责任原则	(178)
三、准确把握监护人责任中的“监护人”涵义	(179)
四、正确适用《侵权责任法》第32条	(182)
第五节 用工者侵权责任的裁判依据	(184)
一、单位用工致害责任的司法处理	(186)
二、劳务派遣用工致害责任的司法处理	(191)
三、个人用工责任的司法处理	(193)
第六节 铁路运输人身损害赔偿纠纷的司法处理	(198)
一、《铁路人身损害赔偿解释》的适用范围	(198)
二、铁路运输人身损害的归责原则	(199)
三、免除铁路运输企业赔偿责任的法定情形	(200)
四、减轻铁路运输企业赔偿责任的司法处理	(200)
五、对不完全民事行为能力人的特殊保护	(202)

六、事故原因中掺杂有其他因素的司法处理·····	(202)
七、旅客人身损害的司法处理·····	(203)

第六章 道路交通损害赔偿纠纷的裁判依据

第一节 准确把握道路交通损害赔偿的法律适用·····	(205)
一、机动车交通事故侵权责任的归责原则·····	(206)
二、道路交通事故损害赔偿责任的法理依据·····	(206)
三、《道路交通损害赔偿解释》的时间效力·····	(208)
四、刑事附带民事案件应当适用《道路交通损害赔偿解释》·····	(209)
五、机动车在道路以外通行所造成的损害参照 《道路交通损害赔偿解释》·····	(210)
第二节 道路交通损害赔偿主体责任的司法认定·····	(211)
一、出租、出借等机动车所有人、管理人过错的司法认定·····	(212)
二、分期付款保留所有权机动车发生 交通事故损害赔偿的责任主体·····	(214)
三、擅自驾驶他人车辆发生交通事故损害赔偿的责任主体·····	(215)
四、挂靠机动车发生交通事故损害赔偿的责任主体·····	(218)
五、连环购车情形下机动车道路交通损害赔偿的责任主体·····	(219)
六、套牌车情形下机动车道路交通损害赔偿的责任主体·····	(222)
七、多次转让拼装或报废机动车道路 交通事故损害赔偿的责任主体·····	(225)
八、驾驶培训活动发生道路交通损害赔偿的责任主体·····	(226)
九、试驾过程中发生交通事故损害赔偿的责任主体·····	(227)
十、机动车缺陷导致交通事故损害赔偿的责任主体·····	(228)
十一、多辆机动车发生交通事故损害赔偿的责任主体·····	(229)
第三节 道路瑕疵引发道路交通损害赔偿责任主体的认定·····	(231)
一、道路管理维护缺陷导致交通事故损害赔偿的责任主体·····	(231)
二、道路堆放物、倾倒物引发交通事故损害赔偿的责任主体·····	(235)
三、道路建造、设计缺陷导致交通事故的责任主体·····	(236)
第四节 道路交通事故损害赔偿范围的司法认定·····	(238)
一、正确界定人身损害与财产损害的区别·····	(239)
二、人身损害的赔偿范围·····	(240)
三、精神损害赔偿的司法认定·····	(241)

四、财产损失范围的司法认定·····	(242)
第五节 道路交通损害赔偿赔偿责任承担的司法处理 ·····	(244)
一、交强险、商业险和侵权责任人赔偿次序的司法认定·····	(244)
二、交强险第三人范围的司法认定·····	(248)
三、违法驾车情形下交强险保险公司的责任承担及追偿权·····	(250)
四、未投保交强险的责任承担·····	(252)
五、违法拒保、拖延承保、违法解除交强险合同的责任·····	(253)
六、多车相撞后交强险保险公司的责任承担·····	(256)
七、多个被侵权人对交强险限额的分配规则·····	(258)
八、未履行告知义务时交强险保险公司的责任承担·····	(259)
九、交强险人身伤亡保险金请求权的转让禁止·····	(261)
第六节 道路交通损害赔偿纠纷案件的诉讼程序 ·····	(262)
一、保险公司的诉讼地位·····	(262)
二、无名死者死亡赔偿金的请求权主体·····	(264)
三、交通事故认定书的证明力·····	(266)

第七章 医疗损害责任的裁判依据

第一节 医疗损害赔偿纠纷的司法处理 ·····	(269)
一、医疗损害责任的归责原则·····	(269)
二、医疗损害赔偿纠纷的举证分配·····	(270)
三、医疗损害责任构成要件的司法认定·····	(273)
四、知情同意权与患者隐私权的司法限制·····	(277)
五、医疗损害鉴定的司法处理·····	(279)
六、医疗损害责任抗辩事由的认定·····	(280)
第二节 医疗产品责任的裁判依据 ·····	(283)
一、责任定性：一种的特殊产品责任·····	(283)
二、法律调整：医疗产品责任的法律适用·····	(286)
三、责任认定：产品缺陷与因果关系的分析·····	(288)
四、责任归结：医疗产品责任的实现·····	(292)
五、责任划分：特殊情形下的医疗产品责任·····	(294)

第八章 物件致害责任的裁判依据

第一节 建筑物等物件脱落、坠落致害责任	(297)
一、归责原则：基于推定的过错责任原则	(297)
二、构成要件：脱落或坠落致害、推定过错成立	(298)
三、责任主体：所有人、管理人或者使用人	(298)
第二节 建筑物等设施倒塌致害责任	(300)
一、归责原则：无过错责任原则	(300)
二、构成要件：倒塌致害、倒塌因缺陷引起	(300)
三、责任主体：建设单位、施工单位、其他责任人	(301)
第三节 高楼抛掷物、坠落物致害责任	(302)
一、侵权责任性质：基于行为推定的损害分担	(302)
二、构成要件：高楼抛掷物或坠落物致害、 具体侵权人不明、可能加害	(303)
三、责任主体：可能加害的建筑物使用人	(304)
第四节 堆放物倒塌致害责任	(305)
一、归责原则：基于推定的过错责任原则	(305)
二、责任构成要件：堆放物倒塌致害、堆放人有过错	(306)
三、责任主体：堆放人	(306)
第五节 公共道路通行妨碍物致害责任	(307)
一、归责原则：无过错责任原则、基于推定的过错责任原则	(308)
二、构成要件：公共道路通行妨碍物致害、 公共道路管理人有过错	(308)
三、责任承担：按份责任、过失相抵、责任竞合	(309)
第六节 林木折断致害责任	(310)
一、归责原则：基于推定的过错责任原则	(310)
二、构成要件：林木折断致害、所有人或者管理人有过错	(311)
三、责任主体：林木的所有人或者管理人	(311)
第七节 地下工作物致害责任	(312)
一、归责原则：基于推定的过错责任原则	(312)
二、构成要件：地面施工致害、违反注意义务	(313)
三、责任主体：施工人、管理人	(314)

第九章 证券侵权责任的裁判依据

第一节 证券侵权的一般程序规则·····	(317)
一、特殊的管辖规则·····	(318)
二、特殊的受案条件·····	(319)
三、特殊的诉讼主体·····	(321)
第二节 证券侵权的一般实体规则·····	(323)
一、归责原则——过错推定·····	(323)
二、因果关系——推定规则·····	(324)
三、诉讼时效——处罚生效之日起算·····	(325)
第三节 虚假陈述的裁判依据·····	(327)
一、原告主体资格受到特定限制·····	(327)
二、区分不同主体适用不同归责原则·····	(328)
三、共同虚假陈述构成共同侵权·····	(329)
四、虚假陈述侵权行为所涉及的几个重要时间点·····	(329)
五、损害赔偿的确定·····	(331)
第四节 内幕交易的裁判依据·····	(336)
一、内幕交易的行为要件与主观要件·····	(336)
二、受害人的界定——同时反向交易的善意投资人·····	(337)
三、损失赔偿：应受最高额的限制·····	(339)
第五节 操纵市场的裁判依据·····	(340)
一、操纵市场的主体界定·····	(340)
二、投资者的请求权基础·····	(341)
三、操纵市场的主观要件·····	(341)
四、损害赔偿的确定·····	(342)
第六节 欺诈客户的裁判依据·····	(342)
一、主体的特定性·····	(342)
二、原告的请求权基础·····	(344)
三、欺诈客户的主观要件·····	(344)
四、损害赔偿的确定·····	(345)