



法官审案指南系列

QIN QUAN AN JIAN CAI PAN SI LU YU CAO ZUO

侵权案件 裁判思路与操作

高海鹏 高菲斐 著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

法官审案指南系列

QIN QUAN AN JIAN CAI PAN SI LU YU CAO ZUO

侵权案件 裁判思路与操作

高海鹏 高菲斐 著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

侵权案件裁判思路与操作/高海鹏, 高菲斐著.

—北京: 中国法制出版社, 2011. 6

(法官审案指南系列)

ISBN 978 - 7 - 5093 - 2889 - 7

I. ①侵… II. ①高…②高… III. ①侵权行为 - 民事纠纷 - 处理 - 中国②侵权行为 - 民事纠纷 - 案例 - 分析 - 中国 IV. ①D923. 05

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 091236 号

策划编辑: 罗莱娜

责任编辑: 周琼妮

封面设计: 杨泽江

侵权案件裁判思路与操作

QINQUAN ANJIAN CAIPAN SILU YU CAOZUO

著者/高海鹏、高菲斐

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/787 × 1092 毫米 16

版次/2011 年 6 月第 1 版

印张/18 字数/248 千

2011 年 6 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 2889 - 7

定价: 49.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66031119

网址: <http://www.zgfs.com>

编辑部电话: 66067023

市场营销部电话: 66017726

邮购部电话: 66033288

前 言

从事审判工作十年，亲身办理案件二千余件，从中选取部分侵权类案件，并加入自己的一些体会，就汇集成书。编辑将书名定为“审案指南”，但我以为，所谓指南，并不是让读者照此办理，循规蹈矩；而是将自己走过的路告诉别人，让别人参考和借鉴。法律是追寻正义的社会科学，如何理解正义，如何在处理具体纠纷中找到正义之点，就如同任何一项自然科学发明，其过程必是异常艰难。美国人爱迪生为发明电灯，试验了一千多种材料才获成功，但我们今天在享受电灯所带来之光明时，却已很难会想到当初发明电灯的艰辛过程。法律所追寻的正义结果，比之应有过之而无不及，因为电灯终究是一个实际存在的可见物，而正义却是实际存在的不可见物。不同的时间、地域和环境，不同的人群乃至个人，以及不同的纠纷类型，对正义的理解都会有所不同。那么，如何在一个人特定、时间特定、地域和环境特定、纠纷类型也特定的具体个案中，实现绝大多数人包括当事人本人都认可的正义，其难度应不亚于发明电灯。这也正是法律这门社会科学比一般自然科学更为疑难复杂的原因之所在。即便艰难，我们也仍会努力地去实现，这是人类追求自身幸福之本性所决定。而谈及实现正义之路，我以为，其本质与任何一项自然科学发明并无差别，就是试验，即通过无数次的试验，最终找到正确的路径，这应是人类以及一切生物解决问题的基本方法。因此，将自己的实践过程展示给大家，其实就是将自己的一些试验结果告知别人，至少可以避免无谓的失败重复。这才应是“指南”的真正含义。

侵权纠纷是一个古老的纠纷类型，也是当前我国法院所面对的重要民事纠纷类型之一。2010年我国的《侵权责任法》开始实施，必然会对该类纠纷的处理产生重大影响。有鉴于此，整理以往侵权案件，从走过的路中发现将来要走的路，是非常必要的。这也正是本书写作的起因。

对侵权纠纷，学理上的分类非常多，本书写作以审判实践为基础，故

采用现行的法律规范作为分类标准，以凸显审判实践的特点。本书整理的侵权类型，主要是当前法院受理案件数量较多的侵权纠纷类型，并未涵盖全部侵权纠纷类型。在本书第一章的一般侵权中，集中了各类侵权纠纷所共通的一些内容，以免在各章中分别赘述，特此说明。

目 录

第一章 一般侵权 / 1

◎审理思路 / 1

- (一)一般侵权的类型认定 / 2
- (二)有关侵权的一般规定 / 5
- (三)一般侵权的责任构成 / 7
- (四)一般侵权的责任减免 / 10
- (五)一般侵权的责任方式 / 14

◎实务共识 / 18

- (一)生命权受侵害时的原告 / 19
- (二)赔偿请求权的继承或转让 / 21
- (三)无名死者的权利保护 / 23
- (四)代付费用的请求权 / 24
- (五)死亡赔偿金的适用 / 25

◎举证指南 / 33

- (一)证据的种类 / 33
- (二)证据的收集 / 34
- (三)证据交换与质证 / 36
- (四)证据与案件事实 / 37

◎典型案例 / 40

案例 1 侵权事实的核查 / 40

——原告赵某诉被告马某人身损害赔偿案

案例 2 原告资格的核查 / 45

——原告艾某等六人诉被告方某人身损害赔偿案

案例3 侵权责任的减免 / 48

——原告闵某诉被告巴某人身损害赔偿案

案例4 人身损害赔偿数额的核查 / 53

——原告胡某诉被告齐某人身损害赔偿案

案例5 侵害财产的责任方式 / 58

——原告赵某诉被告甲公司财产损害赔偿案

第二章 道路交通事故侵权 / 63

◎ 审理思路 / 63

(一) 类型认定 / 63

(二) 特别规定 / 64

(三) 强制保险的赔偿责任 / 64

(四) 强制保险范围外的赔偿责任 / 65

(五) 责任方式 / 66

◎ 实务共识 / 67

(一) 相关规定的适用期间 / 67

(二) 保险公司的诉讼地位 / 68

(三) 多人多车事故的保险赔偿 / 68

(四) 《交强险条例》第二十二条的理解适用 / 69

(五) 车主责任 / 71

◎ 举证指南 / 73

(一) 交通事故认定书 / 73

(二) 车损减值鉴定 / 74

(三) 机动车登记 / 74

◎ 典型案例 / 75

案例6 交强险赔偿的人员范围 / 75

——原告李甲、张甲诉被告保险公司、李乙道路交通事故
故人身损害赔偿案

案例7 先赔付费用的抵扣 / 77

——原告李某诉被告保险公司、赵某道路交通事故人身
损害赔偿案

案例 8 交强险责任限额的适用 / 80

——原告邵某诉被告保险公司、王某道路交通事故人身
损害赔偿案

第三章 工作侵权与工伤侵权 / 83

◎ 审理思路 / 83

(一) 类型认定 / 83

(二) 特别规定 / 85

(三) 责任承担 / 85

(四) 责任方式 / 88

◎ 实务共识 / 89

(一) 工作关系 / 89

(二) 工作活动 / 91

(三) 追偿权 / 92

◎ 举证指南 / 94

◎ 典型案例 / 95

案例 9 雇佣关系的认定 / 95

——原告东某诉被告甲公司、赵某人身损害赔偿案

案例 10 安全事故的连带责任 / 96

——原告勇某诉被告华某、刘某、甲公司、乙中心人身损害
赔偿案

案例 11 工伤保险与单位责任 / 99

——原告马某诉被告甲公司人身损害赔偿案

第四章 医疗侵权 / 101

◎ 审理思路 / 101

(一) 医疗侵权与医疗事故 / 101

(二) 特别规定 / 102

(三) 医疗鉴定 / 102

(四) 损害赔偿 / 104

◎ 实务共识 / 106

- (一) 医疗鉴定的选用 / 106
- (二) 对病历的审查 / 106
- (三) 医疗免责条款 / 107
- (四) 辅助器械致害责任 / 111

◎ 举证指南 / 114

◎ 典型案例 / 114

案例 12 举证责任的分配 / 114

——原告唐某诉被告甲医院医疗事故损害赔偿案

案例 13 病历真伪的核实 / 117

——原告徐某等四人诉被告甲医院医疗事故损害赔偿案

案例 14 医疗侵权与违约的竞合 / 119

——原告张某诉被告甲医院医疗事故损害赔偿案

第五章 产品侵权 / 123

◎ 审理思路 / 123

- (一) 类型特征 / 123
- (二) 特别规定 / 124
- (三) 产品缺陷 / 124
- (四) 责任主体 / 125
- (五) 惩罚性赔偿 / 125

◎ 实务共识 / 128

- (一) 缺陷产品自身损失如何赔偿 / 128
- (二) 产品侵权与合同违约的竞合 / 130

◎ 举证指南 / 132

◎ 典型案例 / 132

案例 15 产品的范围 / 132

——原告屈某诉被告甲出版社、乙书局产品质量损害赔偿案

案例 16 产品缺陷的证明 / 135

——原告蔡某诉被告某汽车销售公司产品质量损害赔偿案

案例 17 缺陷产品生产者的认定 / 137

——原告辛甲诉被告梁乙、冀丙、丁公司、戊市场产
品责任案

案例 18 产品侵权的损失赔偿 / 140

——原告甲公司诉被告乙研究所、丙工厂产品责任案

第六章 动物侵权与物件侵权 / 145

◎ 审理思路 / 145

(一) 类型区别 / 145

(二) 动物侵权的特别规定 / 146

(三) 动物侵权的责任承担 / 146

(四) 物件侵权的特别规定 / 147

(五) 物件侵权的责任承担 / 147

◎ 实务共识 / 148

(一) 动物、物件的界定 / 148

(二) 动物主人或占有人的责任 / 149

(三) 高空抛物责任 / 149

◎ 举证指南 / 151

◎ 典型案例 / 151

案例 19 宠物狗伤人 / 151

——原告蔡某诉被告齐某、闫某、孙某人身损害赔偿案

案例 20 电缆掉落伤人 / 153

——原告殷某诉被告甲市政公司、乙电力公司人身损
害赔偿案

第七章 安全保障侵权 / 157

◎ 审理思路 / 157

(一) 类型区别 / 157

(二) 特别规定 / 157

(三) 责任承担 / 157

◎ 实务共识 / 158

(一) 责任主体 / 158

(二)安全保障义务的内容 / 159

(三)补充责任 / 160

◎举证指南 / 161

◎典型案例 / 161

案例 21 小区业主遭受侵害 / 161

——原告杨某诉被告物业公司人身损害赔偿案

案例 22 自助游遭遇意外 / 165

——原告吴甲、汤某、于某、吴乙诉被告旅行社人身
损害赔偿案

案例 23 城区河内游泳死亡 / 172

——原告任某、杜某诉被告甲公司、河湖管理处、
城管大队人身损害赔偿案

案例 24 租房内煤气中毒死亡 / 174

——原告杨甲、吴甲、王甲、宋甲诉被告闫甲人身损
害赔偿案

第八章 监护侵权与校园侵权 / 180

◎审理思路 / 180

(一)类型区别 / 180

(二)监护侵权的特别规定 / 180

(三)监护侵权的责任承担 / 180

(四)校园侵权的特别规定 / 181

(五)校园侵权的责任承担 / 181

◎实务共识 / 181

◎举证指南 / 182

◎典型案例 / 183

案例 25 幼儿园内受伤引发疾病 / 183

——原告孙某诉被告某幼稚集团人身损害赔偿案

案例 26 校外活动溺水死亡 / 186

——原告吴甲诉被告某中学人身损害赔偿案

- 案例 27 幼儿园内受伤 / 188
——原告蔡某诉被告幼儿园人身损害赔偿案
- 案例 28 学生在校受处分 / 191
——原告和某诉被告某中学侵犯受教育权案
- 案例 29 未成年人伤害他人 / 194
——原告孙甲诉被告国某人身损害赔偿案

第九章 名誉侵权、肖像侵权与网络侵权 / 197

◎ 审理思路 / 197

- (一) 类型区别 / 197
- (二) 名誉侵权的特别规定 / 198
- (三) 肖像侵权的特别规定 / 198
- (四) 网络侵权的特别规定 / 198
- (五) 责任承担 / 198

◎ 实务共识 / 198

◎ 举证指南 / 201

◎ 典型案例 / 201

- 案例 30 报纸侵害名誉 / 201
——原告某公司诉被告某报社名誉权案
- 案例 31 文章侵害名誉 / 204
——原告沈某诉被告叶某、吴某名誉权案
- 案例 32 软件侵害名誉 / 208
——原告某中心诉被告某公司名誉权案
- 案例 33 书稿侵害死者名誉 / 216
——原告陈甲、陈乙、陈丙诉被告吴某名誉权案
- 案例 34 搜索词汇影响名誉 / 223
——原告某公司诉被告网络公司名誉权案
- 案例 35 博客侵害名誉 / 228
——原告赵某诉被告丁某、某学院、甲公司、乙公司名誉权案
- 案例 36 网页影响名誉 / 234
——原告周某诉被告甲公司、乙公司名誉权案

案例 37 报刊侵害肖像 / 238

——原告刘某诉被告某报社、甲公司、乙公司肖像权案

案例 38 网站侵害肖像 / 248

——原告张某诉被告某公司肖像权案

第十章 共同侵权 / 251

◎ 审理思路 / 251

(一) 类型认定 / 251

(二) 特别规定 / 251

(三) 责任承担 / 251

(四) 连带责任 / 252

◎ 实务共识 / 252

(一) 连带责任人的诉讼地位 / 252

(二) 侵权竞合 / 253

◎ 举证指南 / 253

◎ 典型案例 / 254

案例 39 雇员共同侵权 / 254

——原告王甲诉被告李乙、刘丙、村委会、经贸中心、
咖啡厅人身损害赔偿案

案例 40 租户触电死亡 / 258

——原告丁某、刘甲、刘乙、李某诉被告电力公司、工
商公司、张某人身损害赔偿案

案例 41 出租房屋失火 / 263

——原告甲公司诉被告某学院、乙公司财产损害赔偿案

法规索引 / 273

后 记 / 276

第一章 一般侵权

法律用语必须对应社会现实。所谓侵权，是指民事权益遭受侵害的现实情形。在发生侵权之际，就会产生责任如何承担的问题。当事人就侵权责任承担问题出现的争议，就是侵权纠纷。任何一方当事人就此提起诉讼，就形成了法院所要处理的侵权案件。

在法学研究领域，一般对应着特殊，而一般与特殊之间区别，可以有多种不同的标准。但在司法审判领域，所谓一般与特殊之间的区别，应以有无特别规定为标准。就侵权案件而言，现实中的侵权纠纷情形可说是多种多样，而在法律规范层面上，对某类侵权纠纷有特别规定的，即属于特殊侵权，应适用其特别规定处理；对没有特别规定的侵权纠纷，即属于一般侵权，应适用有关侵权的一般规定处理。

因此，在审判实践中，所谓的一般侵权，应当是指无特别规定的侵权纠纷。

◎ 审理思路

侵权案件的审理，基本可沿袭以下步骤：首先是查明案件事实，其次为划分侵权类型以决定处理案件所选用的法律，第三是根据查明的事实和选用的法律确定侵权责任的承担比例，最后是选择和确定侵权责任的承担方式。

查明案件事实，是案件审理的首要环节，其关键在于证据的收集和认定，本章将在举证指南和部分典型案例中进行分析讨论。此处所讨论的审理思路，是指在案件事实查明之后，以所查明的事实为基础，遵循何种思考方式来确定案件的处理结果，其范围涵盖至侵权案件审理的后三个步骤，并不涉及事实查明。本书以后各章也均是如此，特此说明。

（一）一般侵权的类型认定

当一起侵权纠纷诉至法院，在查明侵权事实之后，面临的首要问题就是如何认定该起侵权纠纷属于一般侵权。对此问题，别无他法，只能是采用“排除法”，即将该案的侵权纠纷与全部有特别规定的特殊侵权纠纷进行逐一对比，当确定该侵权纠纷不属于任何一类特殊侵权纠纷之后，即可认定该侵权纠纷属于一般侵权。因此，在审判实践中，如果要确定一般侵权，必须全面了解有关侵权的特别规定。依据我国目前的法律、行政法规、司法解释、部门规章等规范性文件，现将有特别规定的侵权纠纷类型列举如下：

1. 道路交通事故侵权，是指机动车发生道路交通事故造成民事权益受损害，特别规定有：《道路交通安全法》第七十六条，《交强险条例》，《侵权法》第六章（即第四十八条至第五十三条）。

2. 工作侵权，是指在工作活动中给自己或他人的民事权益造成侵害。特别规定有：《民法通则》第一百二十一条，《民法通则司法解释》第152条，《人身损害司法解释》第八条至第十四条，《侵权法》第三十四条和第三十五条，《国家赔偿法》。

3. 工伤侵权，是指职工遭受工伤损害，特别规定有：《工伤保险条例》，《工伤认定办法》，《劳动法》第七十三条，《劳动法意见》第77条至第81条，《劳动法司法解释》第一条和第二十条，《人身损害司法解释》第十一条和第十二条，《工伤保险条例意见》，《劳动法司法解释（二）》第六条。

4. 医疗侵权，是指医疗机构在诊治过程中侵害患者民事权益，特别规定有：《民事证据规定》第四条第一款第（八）项，《医疗事故处理条例》，《医疗纠纷案件通知》，《侵权法》第七章（即第五十四条至第六十四条）。

5. 产品侵权，是指产品存在缺陷造成民事权益受侵害，特别规定有：《民法通则》第一百二十二条，《民法通则司法解释》第153条，《产品质量法》第四章（即第四十条至第四十八条），《消费者权益保护法》第三十五条，《民事证据规定》第四条第一款第（六）项，《侵权法》第五章（即第四十一条至第四十七条）。

6. 动物侵权，是指饲养的动物造成民事权益受侵害，特别规定有：

《民法通则》第一百二十七条,《民事证据规定》第四条第一款第(五)项,《侵权法》第十章(即第七十八条至第八十四条)。

7. 物件侵权,是指建筑物、设备设施、用具用品、树木果实等物件造成民事权益受侵害,特别规定有:《民法通则》第一百二十五条和第一百二十六条,《民法通则司法解释》第155条,《民事证据规定》第四条第一款第(四)项,《人身损害司法解释》第十六条,《侵权法》第十一章(即第八十五条至第九十一条)。

8. 环境污染侵权,是指因环境污染造成民事权益受侵害,特别规定有:《民法通则》第一百二十四条,《环境保护法》第四十一条和第四十二条,《民事证据规定》第四条第一款第(三)项,《侵权责任法》第八章(即第六十五条至第六十八条)。

9. 危险作业侵权,是指从事高空、高压、易燃、易爆、剧毒、放射性、高速运输等对周围环境有高度危险的作业,造成民事权益受侵害,特别规定有:《民法通则》第一百二十三条,《民法通则司法解释》第154条,《民事证据规定》第四条第一款第(二)项,《侵权法》第九章(即第六十九条至第七十七条)。

10. 触电事故侵权,是指因触电造成民事权益受侵害,特别规定有:《触电赔偿司法解释》。

11. 铁路事故侵权,是指铁路行车事故及其他铁路运营事故造成民事权益受侵害,特别规定有:《铁路事故条例》,《铁路赔偿司法解释》。

12. 航空侵权,是指航空器运行中造成民事权益受侵害,特别规定有:《民用航空法》。

13. 水上侵权,是指船舶在水上航行中造成民事权益受侵害,特别规定有:《海商法》,《海事程序法》,《海事法院受案范围》,《内河事故规定》,《船舶碰撞规定》。

14. 校园侵权,是指在幼儿园、学校或者其他教育机构学习、生活期间遭受侵害,特别规定有:《民法通则司法解释》第160条,《学生伤害事故处理办法》,《人身损害司法解释》第七条,《侵权责任法》第三十八条至第四十条。

15. 被监护人侵权,是指无民事行为能力人、限制民事行为能力人侵害他人民事权益,特别规定有:《民法通则》第一百三十三条,《民法通则

司法解释》第158条至第161条,《人身损害司法解释》第七条,《侵权法》第三十二条。

16. 港澳军人侵权,是指驻香港、澳门特别行政区的军人侵害他人民事权益,特别规定有:香港、澳门特别行政区的《驻军法》。

17. 安全保障侵权,是指在宾馆、商场、银行、车站、娱乐场所等公共场所或者在群众性活动中,因安全保障问题造成民事权益受侵害,特别规定有:《人身损害司法解释》第六条,《侵权责任法》第三十七条。

18. 无意识侵权,是指在暂时没有意识或者失去控制的情况下侵害他人民事权益,专门规定有:《侵权法》第三十三条。

19. 网络侵权,是指利用网络侵害他人民事权益,特别规定有:《侵权法》第三十六条。

20. 共同侵权,是指二个以上的民事主体共同造成他人民事权益受侵害,特别规定有:《民法通则》第一百三十条,《民法通则司法解释》第148条,《民事证据规定》第四条第一款第(七)项,《人身损害司法解释》第三条至第五条,《侵权法》第八条至第十四条。

21. 见义勇为侵权,是指因维护国家、集体或者他人合法权益而使自己的民事权益遭受侵害,特别规定有:《民法通则》第一百零九条,《民法通则司法解释》第142条,《人身损害司法解释》第十五条、《侵权法》第二十三条。

22. 名誉侵权,是指名誉权遭受侵害,特别规定有:《民法通则》第一百零一条和第一百二十条,《民法通则司法解释》第140条、第149条至第151条,《名誉权解答》,《名誉权解释》。

23. 姓名侵权,是指姓名权遭受侵害,特别规定有:《民法通则》第九十九条和第一百二十条,《民法通则司法解释》第141条、第150条和第151条。

24. 名称侵权,是指名称权遭受侵害,特别规定有:《民法通则》第九十九条第二款和第一百二十条,《民法通则司法解释》第150条和第151条。

25. 肖像侵权,是指肖像权遭受侵害,特别规定有:《民法通则》第一百条和第一百二十条,《民法通则司法解释》第139条、第150条和第151条。