

SHUNHAPEICHANGFA

社会主义市场经济法律新释新解丛书

损害赔偿法及配套规定新释新解

(总论·国家赔偿卷)

■ 主编：杨振山 梁书文 黄赤东



人民法院出版社

社会主义市场经济法律新释新解丛书

损害赔偿法及配套规定新释新解

(总论·国家赔偿卷)

主 编 杨振山 梁书文 黄赤东

副主编 高胜国 王祝平 简冬琼

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

损害赔偿法及配套规定新释新解. 总论、国家赔偿卷/杨振山, 梁书文, 黄赤东主编. —北京: 人民法院出版社, 2001. 1

(社会主义市场经济法律新释新解丛书)

ISBN 7-80161-098-9

I. 损… I. ①杨…②梁…③黄… II. ①赔偿法—法律解释—中国 ②国家赔偿法—法律解释—中国 IV. 923.05

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2000) 第 77157 号

社会主义市场经济法律新释新解丛书

损害赔偿法及配套规定新释新解

(总论·国家赔偿卷)

主编/ 杨振山、梁书文、黄赤东

人民法院出版社

(北京东交民巷 27 号 100745)

保定市大丰彩印厂印刷

850 × 1168 毫米 1/32 41.375 印张 1038 千字

2001 年 1 月第 1 版 2001 年 1 月第 1 次印刷

印数: 1—5000 册

ISBN 7-80161-098-9/D·098

定价: 72.00 元

前 言

我们正向社会主义法治国家迈进。随着国人法治意识的增强和维权意识的觉醒，损害赔偿自然成了人们日渐熟悉的字眼。损害赔偿制度所具有的恢复被损害的权利、督促义务人自觉履行义务的功能，使之越来越受人瞩目。我国几乎所有民商法律中均有损害赔偿制度的规定，刑事法律、行政法律也多有损害赔偿的规范，面对如此庞大并浩瀚的规范群，如何理解与适用则成了理论与实务界的一大问题。

损害赔偿法不是一个制定法的名称，而是损害赔偿法律规范的总称。在我国，损害赔偿法律制度以《民法通则》为主线，沿侵权损害赔偿和违约损害赔偿两条路径展开。前者如《环境保护法》等相关法律、《土地管理法》、《建筑法》、《证券法》、《票据法》、《海商法》、《国家赔偿法》、《著作权法》、《专利法》、《商标法》、《反不正当竞争法》、《铁路法》、《公路法》、《民用航空法》等等众多的法律，后者如《合同法》、《保险法》、《电力法》等等法律。此外，还有大量的有关损害赔偿的行政法规、规章及司法解释。根据上述损害赔偿法律规范的性质，并考虑了有些制度的特殊性，本书对我国损害赔偿法律制度从五个方面作了整合：一般规定（总论）、侵权损害赔偿、违约损害赔偿、知识产权损害赔偿、国家赔偿，以此构建我国损害赔偿法律体系。

为了准确理解损害赔偿法及其配套规定的原意和相互关系，

并在实践中正确适用，最高人民法院和实务界、理论界的有关同志，以损害赔偿制度的司法实践和理论研究为基础，以有关法律、行政法规中的损害赔偿法律规范为主干，结合相关法律、法规、规章、行政解释和司法解释，共同撰写了这本《损害赔偿法及配套规定新释新解》。本书系《社会主义市场经济法律新释新解丛书》之一。

本书结合了损害赔偿制度多年司法实践和理论研究的最新成果，系当今我国系统研究和阐释损害赔偿制度及其配套规定的最新之作。本书将配套规定置于相应条文之后，一并解释，并在大多数条文释解中附有案例，增加了本书的可操作性和实用性。编写此类书籍尚属首次，书中不当之处，还请读者指正。

编著者

二〇〇一年一月

总 目 录

第一编 总 论.....	(1)
第一章 损害赔偿责任的构成.....	(3)
第二章 损害赔偿责任的免除	(65)
第三章 损害赔偿责任的适用	(82)
第四章 损害赔偿的索赔时效.....	(144)
第五章 损害赔偿纠纷的诉讼程序.....	(179)
第二编 国家赔偿.....	(575)
第一章 总 则.....	(577)
第二章 行政赔偿.....	(603)
第一节 赔偿范围.....	(603)
第二节 赔偿请求人和赔偿义务机关.....	(773)
第三节 赔偿程序.....	(821)
第三章 刑事赔偿.....	(984)
第一节 赔偿范围.....	(984)
第二节 赔偿请求人和赔偿义务机关	(1060)
第三节 赔偿程序	(1065)
第四章 赔偿方式和计算标准	(1173)
第五章 其他规定	(1207)
第六章 附 则	(1268)
后 记	(1277)

目 录

第一编 总 论

第一章 损害赔偿责任的构成

- 《民法通则》第一百零六条 （损害赔偿责任的一般规定） (3)
- 《民法通则》第一百三十条 （共同侵权） (20)
- [相关规定] 《最高人民法院关于贯彻执行〈中华人民共和国民法通则〉若干问题的意见（试行）》（1988年4月2日
 最高人民法院通知试行）（节录）
 (20)
- 《民法通则》第一百三十一条 （混合过错） (34)
- 《民法通则》第一百三十二条 （公平责任） (40)
- [相关规定] 《最高人民法院关于贯彻执行〈中华人民共和国民法通则〉若干问题的意见（试行）》（1988年4月2日
 最高人民法院通知试行）（节录）
 (40)
- 《民法通则》第一百三十三条 （无民事行为能力人和限制民事行为能力人致人损害的损害赔偿

- 偿责任) (51)
- [相关规定] 《最高人民法院关于贯彻执行〈中华人民共和国民法通则〉若干问题的意见（试行）》（1988年4月2日最高人民法院通知试行）（节录）
..... (51)
- [相关规定] 《最高人民法院关于监护人是否承担赔偿责任问题的复函》（1989年10月5日〔1989〕民他字第17号） (52)
- [相关规定] 《最高人民法院关于未成年的侵权人死亡其父母作为监护人能否成为诉讼主体问题的函》（1990年1月20日〔1989〕民他字第41号）
..... (53)
- [相关规定] 《最高人民法院关于被赡养人因损害行为引起他人经济损失本人无经济收入的能否由赡养人垫付问题的复函》（1990年2月10日〔1989〕法民字第32号） (53)

第二章 损害赔偿责任的免除

- 《民法通则》第一百零七条（损害赔偿责任的免除——不可抗力） (65)
- [相关规定] 《中华人民共和国合同法》
（节录） (65)

《民法通则》第一百五十三条 (不可抗力的含义)	
.....	(71)
《民法通则》第一百二十八条 (损害赔偿责任的免除——正当防卫)	
.....	(74)
《民法通则》第一百二十九条 (损害赔偿责任的免除——紧急避险)	
.....	(77)
[相关规定] 《最高人民法院关于贯彻执行〈中华人民共和国民法通则〉若干问题的意见(试行)》(1988年4月2日最高人民法院通知试行)(节录)	
.....	(78)

第三章 损害赔偿责任的适用

《民法通则》第一百一十条 (民事责任、行政责任与刑事责任的适用)	
.....	(82)
《民法通则》第一百三十四条 (民事责任形式与民事制裁)	
.....	(92)
[相关规定] 《最高人民法院关于贯彻执行〈中华人民共和国民法通则〉若干问题的意见(试行)》(1988年4月2日最高人民法院通知试行)(节录)	
.....	(93)
《刑法》第三十六条 (犯罪行为引起的损害赔偿责任)	
.....	(106)
[相关规定] 《中华人民共和国刑事诉讼法》(节录)	
.....	(107)

- [相关规定] 《中华人民共和国民事诉讼法通则》
(节录) (107)
- [相关规定] 《最高人民法院关于执行〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的解释》(节录) (108)
- [相关规定] 《最高人民法院关于办理未成年人刑事案件适用法律的若干问题的解释》(节录) (110)
- [相关规定] 《最高人民法院关于审理经济纠纷案件中涉及经济犯罪嫌疑若干问题的规定》(1998年4月21日 法释〔1998〕7号)(节录) (110)
- 《刑法》第三十七条 (犯罪行为的非刑罚处理方法)**
..... (120)
- [相关规定] 《中华人民共和国刑事诉讼法》
(节录) (121)
- [相关规定] 《最高人民法院关于训诫问题的批复》(1964年1月18日 〔64〕法研字第8号) (121)
- [相关规定] 《人民检察院刑事诉讼规则》
(1999年1月18日最高人民检察院公布)(节录) (122)
- 《行政处罚法》第七条 (行政处罚与民事责任、刑事责任竞合适用原则)** (126)

第四章 损害赔偿的索赔时效

- 《民法通则》第一百三十五条 （一般诉讼时效期间）
..... (144)
- [相关规定] 《最高人民法院关于贯彻执行〈中
 华人民共和国民法通则〉若干问题
 的意见（试行）》（1988年4月2日
 最高人民法院通知试行）（节录）
 (144)
- 《民法通则》第一百三十六条 （短期诉讼时效期
间） (153)
- [相关规定] 《最高人民法院关于贯彻执行〈中
 华人民共和国民法通则〉若干问题
 的意见（试行）》（1988年4月2日
 最高人民法院通知试行）（节录）
 (153)
- 《民法通则》第一百三十七条 （诉讼时效期间的起
算以及诉讼时效期间的延长） (158)
- [相关规定] 《最高人民法院关于贯彻执行〈中
 华人民共和国民法通则〉若干问题
 的意见（试行）》（1988年4月2日
 最高人民法院通知试行）（节录）
 (158)
- 《民法通则》第一百三十八条 （诉讼时效期间届满
的效力） (161)
- [相关规定] 《最高人民法院关于贯彻执行〈中

《中华人民共和国民法通则》若干问题的意见（试行）》（1988年4月2日 最高人民法院通知试行）（节录）	(161)
《民法通则》第一百三十九条 （诉讼时效的中止）	(166)
[相关规定] 《最高人民法院关于贯彻执行〈中 华人民共和国民法通则〉若干问题的 意见（试行）》（1988年4月2日 最高人民法院通知试行）（节录）	(166)
《民法通则》第一百四十条 （诉讼时效的中断）	(168)
[相关规定] 《最高人民法院关于贯彻执行〈中 华人民共和国民法通则〉若干问题的 意见（试行）》（1988年4月2日 最高人民法院通知试行）（节录）	(169)
《民法通则》第一百四十一条 （特别诉讼时效）	(174)
[相关规定] 《最高人民法院关于贯彻执行〈中 华人民共和国民法通则〉若干问题的 意见（试行）》（1988年4月2日 最高人民法院通知试行）（节录）	(175)

第五章 损害赔偿纠纷的诉讼程序

《民事诉讼法》第三条	(《民事诉讼法》对事项的 适用范围)	 (179)
《民事诉讼法》第四条	(《民事诉讼法》对地域的 适用范围)	 (181)
《民事诉讼法》第五条	(外国人的诉讼地位)	 (182)
《民事诉讼法》第六条	(民事案件的审判权由人民 法院行使原则和人民法院独立行使民事 案件审判权的原则)	 (183)
《民事诉讼法》第七条	(以事实为根据, 以法律为 准绳原则)	 (184)
《民事诉讼法》第八条	(诉讼权利平等原则)	 (185)
《民事诉讼法》第九条	(调解原则)	 (186)
《民事诉讼法》第十条	(合议、回避、公开审判、 两审终审制度)	 (188)
《民事诉讼法》第十一条	(使用本民族语言文字进 行诉讼的原则)	 (189)
《民事诉讼法》第十二条	(辩论原则)	 (190)
《民事诉讼法》第十三条	(处分原则)	 (191)
《民事诉讼法》第十四条	(检察监督原则)	 (192)
《民事诉讼法》第十五条	(支持起诉原则)	 (193)
《民事诉讼法》第十六条	(人民调解原则)	 (193)
《民事诉讼法》第十七条	(民族自治地方的变通或 者补充规定)	 (195)
《民事诉讼法》第十八条	(基层人民法院的级别管	

辖)	(196)
《民事诉讼法》第十九条 (中级人民法院的级别管	
辖)	(197)
《民事诉讼法》第二十条 (高级人民法院的级别管	
辖)	(198)
《民事诉讼法》第二十一条 (最高人民法院的级别	
管辖)	(201)
《民事诉讼法》第二十二条 (一般地域管辖)	(202)
《民事诉讼法》第二十三条 (一般地域管辖的例	
外)	(203)
《民事诉讼法》第二十四条 (合同纠纷的地域管	
辖)	(205)
《民事诉讼法》第二十五条 (合同纠纷的协议管	
辖)	(209)
《民事诉讼法》第二十六条 (保险合同纠纷的地域	
管辖)	(210)
《民事诉讼法》第二十七条 (票据纠纷的地域管	
辖)	(210)
《民事诉讼法》第二十八条 (铁路、公路、水上、	
航空运输和联合运输合同纠纷的地域管	
辖)	(212)
《民事诉讼法》第二十九条 (侵权纠纷的地域管	
辖)	(213)
《民事诉讼法》第三十条 (铁路、公路、水上、航	
空事故损害赔偿纠纷的地域管辖)	(214)
《民事诉讼法》第三十一条 (船舶碰撞或其他海事	
损害事故赔偿纠纷的地域管辖)	(216)

《民事诉讼法》第三十二条	(海难救助费用纠纷的地域管辖)	(217)
《民事诉讼法》第三十三条	(共同海损纠纷的地域管辖)	(218)
《民事诉讼法》第三十四条	(专属管辖)	(219)
《民事诉讼法》第三十五条	(选择管辖)	(220)
《民事诉讼法》第三十六条	(移送管辖)	(221)
《民事诉讼法》第三十七条	(指定管辖)	(223)
《民事诉讼法》第三十八条	(管辖权异议及其处理)	(224)
《民事诉讼法》第三十九条	(管辖权的转移)	(226)
《民事诉讼法》第四十条	(第一审民事案件的审判组织)	(227)
《民事诉讼法》第四十一条	(第二审案件和再审案件的审判组织)	(229)
《民事诉讼法》第四十二条	(合议庭审判长的产生)	(231)
《民事诉讼法》第四十三条	(合议庭的活动规则)	(231)
《民事诉讼法》第四十四条	(审判人员的工作纪律)	(232)
《民事诉讼法》第四十五条	(回避的对象、条件和方式)	(234)
《民事诉讼法》第四十六条	(回避申请)	(236)
《民事诉讼法》第四十七条	(回避的决定权限)	(237)
《民事诉讼法》第四十八条	(回避决定的时限及效	

力)	(238)
《民事诉讼法》第四十九条 (当事人的范围)	(239)
《民事诉讼法》第五十条 (当事人的诉讼权利和诉讼义务)	(242)
《民事诉讼法》第五十一条 (当事人的自行和解)	(244)
《民事诉讼法》第五十二条 (诉讼请求的放弃、变更、承认、反驳及反诉)	(245)
《民事诉讼法》第五十三条 (共同诉讼)	(247)
《民事诉讼法》第五十四条 (当事人一方人数确定的代表人诉讼)	(251)
《民事诉讼法》第五十五条 (当事人人数不确定的代表人诉讼)	(253)
《民事诉讼法》第五十六条 (第三人)	(256)
《民事诉讼法》第五十七条 (法定诉讼代理人)	(259)
《民事诉讼法》第五十八条 (委托诉讼代理人)	(260)
《民事诉讼法》第五十九条 (委托诉讼代理权的取得和范围)	(262)
《民事诉讼法》第六十条 (委托诉讼代理权的变更和解除)	(263)
《民事诉讼法》第六十一条 (诉讼代理人调查收集证据和查阅有关资料的权利)	(264)
《民事诉讼法》第六十二条 (离婚案件诉讼代理人的特别规定)	(265)
《民事诉讼法》第六十三条 (证据的种类)	(266)

《民事诉讼法》第六十四条	(举证责任与查证)	
.....		(269)
《民事诉讼法》第六十五条	(人民法院的调查取 证)	
.....		(275)
《民事诉讼法》第六十六条	(证据的公开与质证)	
.....		(276)
《民事诉讼法》第六十七条	(公证文书的证明力)	
.....		(277)
《民事诉讼法》第六十八条	(书证和物证)	(278)
《民事诉讼法》第六十九条	(视听资料)	(279)
《民事诉讼法》第七十条	(证人作证)	(280)
《民事诉讼法》第七十一条	(当事人陈述)	(282)
《民事诉讼法》第七十二条	(鉴定结论)	(283)
《民事诉讼法》第七十三条	(勘验笔录)	(285)
《民事诉讼法》第七十四条	(证据保全)	(286)
《民事诉讼法》第七十五条	(期间的种类和计算)	
.....		(288)
《民事诉讼法》第七十六条	(期间的耽误和顺延)	
.....		(289)
《民事诉讼法》第七十七条	(送达与送达回证)	
.....		(290)
《民事诉讼法》第七十八条	(直接送达)	(292)
《民事诉讼法》第七十九条	(留置送达)	(293)
《民事诉讼法》第八十条	(委托送达与邮寄送达)	
.....		(294)
《民事诉讼法》第八十一条	(转交送达之一)	(295)
《民事诉讼法》第八十二条	(转交送达之二)	(296)