

人 身 伤 残 鉴 定 赔 偿 实 务 丛 书 ⑫

RENSHEN SHANGCAN JIANDING

YU GUOJIA PEICHANG

人身伤残鉴定与国家赔偿

RENSHEN SHANGCAN JIANDING YU GUOJIA PEICHANG

○ 主编 庄洪胜 刘志新



人民法院出版社
THE PEOPLE'S COURT PRESS

人 身 伤 残 鉴 定 赔 偿 实 务 丛 书 ⑫

RENSHEN SHANGCANJIANDING

YU GUOJIA PEICHANG

人身伤残鉴定与国家赔偿

RENSHEN SHANGCAN JIANDING YU GUOJIA PEICHANG

○ 主编 庄洪胜 刘志新



人民法院出版社
THE PEOPLE'S COURT PRESS

图书在版编目 (CIP) 数据

人身伤残鉴定与国家赔偿/庄洪胜, 刘志新主编.

—北京: 人民法院出版社, 2005. 7

(人身伤残鉴定赔偿实务丛书)

ISBN 7-80056-332-4

I. 人… II. ①庄…②刘… III. ①伤害鉴定 - 基本知识 - 中国②伤亡事故 - 赔偿 - 基本知识 - 中国 IV. D923.84

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 093425 号

人身伤残鉴定与国家赔偿

主编 庄洪胜 刘志新

责任编辑 辛言 高林 高洪 立峰

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) 85250579 (责任编辑) 85250516 (出版部)
85250558 85250559 (发行部)

网 址 www.courtpress.com

E - mail courtpress@sohu.com

印 刷 北京人卫印刷厂

经 销 新华书店

开 本 890 × 1240 毫米 A5

字 数 750 千字

印 张 24.75

版 次 2005 年 7 月第 2 版 2005 年 7 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 7-80056-332-4/D·404

定 价 55.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装, 请与出版社联系调换)

出版说明

当今社会，对人权的重视和保护达到了前所未有的高度。人身伤残鉴定与损害赔偿，这一与广大公民人身权利、财产权利息息相关的重大社会热点问题，愈来愈引起全社会的关注，成为法学理论界着力研究和司法实务界重点关注的重大课题。近年来，有关劳动保护、未成年人保护、消费者权益保护、安全生产、交通安全、医疗事故处理、人身保险、国家赔偿等一大批新的法律规范陆续出台，特别是《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》和相关精神损害赔偿、证据适用、司法鉴定等司法解释的出台，为及时与正确处理人身伤残鉴定与损害赔偿案件提供了新的法律依据，也为学术界、实务界结合司法实践、行政执法实践，进行新情况新问题的开拓性研究提供了新的平台。

为此，我社约请最高人民法院、最高人民检察院和公安、劳动、医疗、交通管理、保险、工商行政、质检等部门的有关民商法、国家赔偿、司法鉴定、专业律师等方面的专家，重新撰写了《人身伤残鉴定赔偿实务丛书》。

该丛书系我国出版界首套关于人身伤残鉴定与赔偿实务丛书，我社出版以来，陆续加印过多次，受到了广大读者关注与欢迎，产生了广泛的影响，同时也屡遭有关出版社和不法书商侵权。据不完全统计，仅有证可查的涉嫌剽窃本丛书内容的出版社就达十余家之多！上述侵权者已经受到和将要受到应有的法律惩处！在本丛书新

版上市之即，本社严正警告，侵权者必将受到法律的严厉惩处，为之付出惨重的代价！

新版《人身伤残鉴定赔偿实务丛书》，综合运用民法、刑法、行政法、医学、法医、保险、交通管理、劳动管理、经营管理、未成年人保护、国家赔偿等多种学科知识，紧密联系具体实践，全面系统、分门别类地阐述、分析和解答了人身伤残鉴定与各类损害赔偿实务问题，内容与时俱进，体例编排合理，具有较强的科学性、技术性、丰富性和法律适用性。

希望本套新版丛书的问世，能对广大司法人员、行政执法人员、有关赔偿权利义务主体、律师、教学研究人员和有关当事人，依法正确妥善地处理各种人身伤残损害赔偿案件，保护公民的人身权利和财产权利，维护社会安定，促进经济发展，起到应有的指导、借鉴和促进作用。

人民法院出版社

二〇〇五年七月

前 言

自从《中华人民共和国国家赔偿法》（以下简称《赔偿法》）实施以来，为了配合该法的全面实施和解决司法实践中所碰到的具体问题，相关部门又先后发布了与该法配套的一系列的法律文件。例如：《中华人民共和国治安处罚条例》，《国家赔偿费用管理办法》，国务院办公厅关于实施《中华人民共和国国家赔偿法》的通知，最高人民法院关于人民法院执行《中华人民共和国国家赔偿法》几个问题的解释，最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国国家赔偿法》设立赔偿委员会的通知，最高人民法院关于《中华人民共和国国家赔偿法》溯及力和人民法院赔偿委员会受案范围问题的批复，最高人民法院关于《人民法院赔偿委员会审理赔偿案件程序的暂行规定》，最高人民法院关于《审理行政赔偿案件若干问题的规定》，最高人民法院、最高人民检察院印发《关于办理人民法院、人民检察院共同赔偿案件若干问题的解释》的通知，最高人民检察院关于《人民检察院刑事赔偿工作办法（试行）》，公安部关于公安机关贯彻执行《国家赔偿法》有关问题的通知，司法部关于《司法行政机关行政赔偿、刑事赔偿办法》，《工商行政管理机关行政赔偿实施办法》等等。

为了配合《赔偿法》的学习和理解，作者在人民法院出版社出版了《伤残鉴定与国家赔偿》一书，并经过多次加印。但是当时《赔偿法》并没有现在这么多的配套法规、司法解释和有关司法文件

等，所以在当时书中的内容也还是相对单一的。

近些年来，国家有关部门又出台了一大批有关国家赔偿方面的法律规定。例如：《中华人民共和国行政复议法》，《中华人民共和国行政监察法》，《最高人民法院关于刑事赔偿和非刑事司法赔偿案件立案工作的暂行规定（试行）》，《关于刑事赔偿和非刑事司法赔偿案件案由和暂行规定（试行）》，《国家赔偿案件文书样式（试行）》，《最高人民法院赔偿委员会工作规则》，《最高人民法院关于民事、行政诉讼中司法赔偿若干问题的解释》，《最高人民法院关于确定民事侵权精神损害赔偿责任若干问题的解释》，《最高人民法院关于公安机关不履行法定行政职责是否承担行政赔偿责任问题的批复》，《最高人民法院关于行政机关工作人员执行职务致人伤亡构成犯罪的赔偿诉讼程序问题的批复》，《最高人民法院、最高人民检察院关于适用〈关于办理人民法院、人民检察院共同赔偿案件若干问题的解释〉有关问题的答复》，《中华人民共和国海关行政赔偿办法》，《最高人民法院关于审理人民法院国家赔偿确认案件若干问题的规定（试行）》等等。

为了与时俱进，使本书有关人身损伤鉴定与司法赔偿、行政赔偿的内容适应新的形势的要求，作者对近几年发布关于《赔偿法》的一系列相关法律规定进行了认真学习和领会，并将所理解的精神实质充实到该书中。作者认为这次本书新版修订从内容到结构上与以前大不一样，基本上是以一个全新的作品奉献给各位读者。

最高人民法院《关于确定民事侵权精神损害赔偿责任若干问题的解释》于2001年2月26日最高人民法院审判委员会第1161次会议通过，2001年3月10日起施行。该司法解释中没有明确规定不适用于国家赔偿，笔者认为在国家赔偿中可以有精神损害赔偿的这一赔偿项目。所以在该书中专门论述了精神损害赔偿这一问题。

该书的大体结构是，前一部分主要为国家赔偿法中涉及人身生命健康权受到侵害的相关理论问题。后一部分主要是分别叙述了不同方式对人身生命健康权的侵害，在每一种损伤中分别列出了损伤

的诊断标准、劳动能力丧失程度、误工时间（医疗终结时间），对不太明确的地方以备注的形式作出说明。

由于我国新的法律、法规、司法解释不断的出台，如果该书中有与新的法律、法规、司法解释相冲突的地方，理所当然地要以新的法律规定为准。

该书可供地方各级人民法院、各级人民检察院、各级公安机关、各级安全机关、各级司法机关、劳改监狱部门和国家各级行政机关、执法机关在处理侵害公民人身生命健康权的国家负有赔偿责任的案件中参考。也可以供法医、医师、律师、公民个人和政法院校师生在工作和教学中参考。

作者谨识

二〇〇五年七月

目 录

第一章 国家赔偿概论

第一节 国家赔偿的概念及发展历史·····	(1)
第二节 我国的国家赔偿制度·····	(3)
一、我国国家赔偿责任的界定原则及构成要件·····	(3)
二、我国国家赔偿的范围·····	(6)
第三节 行政赔偿·····	(9)
一、赔偿请求人·····	(9)
二、行政赔偿义务机关·····	(11)
三、行政赔偿程序·····	(13)
第四节 刑事赔偿·····	(15)
一、刑事赔偿义务机关·····	(15)
二、刑事赔偿程序·····	(17)
三、追偿制度·····	(17)
第五节 我国国家赔偿制度实施现状·····	(18)
一、国家赔偿的归责原则·····	(20)
二、国家赔偿的程序·····	(21)
三、国家赔偿的标准与数额·····	(23)
四、国家赔偿费用·····	(24)

五、国家赔偿费用的追偿	(25)
-------------------	------

第二章 侵害公民生命健康权的国家赔偿

第一节 公民生命健康权的法律涵义	(26)
一、生命权	(26)
二、健康权	(27)
三、劳动能力	(28)
第二节 侵害公民生命健康权国家赔偿的法律渊源	(29)
第三节 国家赔偿法对侵害公民生命健康权赔偿的法律规 定	(33)
第四节 侵害公民生命健康权的赔偿范围	(37)
一、行政赔偿范围	(38)
二、刑事赔偿范围	(41)
第五节 侵害公民生命健康权不予赔偿的情形	(42)
一、不承担行政赔偿责任的情形	(43)
二、不承担刑事赔偿责任的情形	(44)

第三章 侵害公民生命健康权的鉴定

第一节 聘请或指派专家鉴定的法律依据	(47)
一、有关鉴定检验的法律规定	(48)
二、鉴定结论及其在诉讼中的作用	(55)
第二节 侵害生命健康权国家赔偿鉴定机构的确立	(56)
一、总则部分	(57)
二、鉴定机构	(57)
三、鉴定内容	(58)
四、鉴定人	(59)
五、委托鉴定和鉴定书	(60)

六、赔偿费项目的建议	(61)
第三节 国家赔偿实践中侵害生命健康权的认定	(61)
第四节 对鉴定的几点建议	(69)
一、克服国家机关保护主义	(69)
二、政法机关的法医鉴定书的效力都是平等的	(70)
三、免收法医鉴定、再鉴定和复核鉴定的费用	(73)

第四章 侵害公民生命健康权国家赔偿实务

第一节 国家赔偿方式和赔偿计算标准	(75)
一、国家赔偿方式	(75)
二、赔偿计算标准	(76)
第二节 赔偿费用的组成	(78)
第三节 伤害赔偿费的组成与计算	(81)
一、医疗费	(82)
二、就医时的交通费和住宿费	(87)
三、误工费	(88)
第四节 残疾赔偿费的组成与计算	(93)
一、残疾赔偿金	(94)
二、必要的整容费	(95)
三、必要的器官移植费	(96)
四、代用器官装饰费	(97)
五、未来的再次手术费	(99)
六、伤残用具费	(100)
七、残疾者抚养人的生活费	(101)
第五节 死亡赔偿费的组成与计算	(103)
第六节 国家赔偿实践中应注意的问题	(104)
一、考虑被侵害人的生命质量	(104)
二、完全和部分丧失劳动能力的进一步分级	(105)

第五章 国家赔偿中的精神损害赔偿

第一节	精神损害赔偿简述·····	(109)
第二节	我国的精神损害赔偿·····	(111)
第三节	精神损害赔偿理应纳入国家赔偿·····	(112)

第六章 伤残或死亡与外伤 因果关系的鉴定与赔偿

第一节	概 述·····	(116)
一、	人身损伤预后有影响的几种常见因素·····	(117)
二、	“寄与度”评定方法及其适用·····	(123)
第二节	完全赔偿的原则·····	(126)
第三节	部分赔偿原则·····	(133)
一、	对下列几种情况可做部分赔偿·····	(134)
二、	有下面几种情况国家不负完全赔偿责任·····	(135)
三、	刑讯逼供或其他变相体罚引起猝死的赔偿责任·····	(137)
第四节	不予赔偿的原则·····	(147)
第五节	参照工伤赔偿的原则·····	(149)

第七章 殴打伤的鉴定与赔偿

第一节	概 述·····	(151)
第二节	活体损伤检验与鉴定·····	(155)
一、	头部损伤检验·····	(155)
二、	身体表面软组织损伤·····	(161)
第三节	尸体损伤检验与鉴定·····	(164)
一、	损伤检验·····	(164)

二、尸体损伤鉴定.....	(170)
---------------	-------

第八章 枪弹伤的检验鉴定

第一节 概 述.....	(190)
第二节 现场勘查.....	(194)
第三节 枪弹创的种类.....	(197)
第四节 枪弹创的特征.....	(201)
一、射入口的主要特征.....	(202)
二、射创管的主要特征.....	(204)
三、射出口的主要特征.....	(205)
第五节 射击距离和射击方向的判断.....	(206)
一、射击距离的判断.....	(207)
二、射击方向的判断.....	(213)
第六节 自杀与他杀的判断.....	(215)
一、射入口的位置.....	(216)
二、射击的距离.....	(216)
三、其他几种情况的判断参考.....	(217)
第七节 枪弹伤的致残后果.....	(217)
一、损伤的广泛性.....	(217)
二、受伤的严重性.....	(218)

第九章 警械致伤或死亡的鉴定

第一节 概 述.....	(220)
第二节 警械致伤的检验.....	(222)
一、电警棍.....	(223)
二、电子自卫手套.....	(223)
三、催泪枪.....	(224)

四、催泪染色射击器·····	(225)
五、染色弹·····	(225)
六、手铐·····	(225)
七、脚镣·····	(226)
八、警绳·····	(226)
第三节 警械致死的原因分析·····	(227)
一、猝死的概念·····	(227)
二、猝死的诱发因素·····	(228)
三、猝死的几种疾病·····	(229)
四、对猝死的鉴定·····	(232)

第十章 折磨致人伤残或死亡鉴定

第一节 概 述·····	(233)
第二节 饥饿和饥渴性折磨·····	(234)
第三节 高温中暑性死亡·····	(235)
第四节 低温冻伤或冻死·····	(238)
第五节 折磨致人死亡的死因分析·····	(241)
一、中暑诱发冠心病发作死亡·····	(243)
二、其他几种折磨致死的情况·····	(243)
三、鉴定折磨致死的注意事项·····	(244)

第十一章 劳动能力丧失程度的鉴定

第一节 概 述·····	(246)
一、完全丧失劳动能力·····	(247)
二、大部分丧失劳动能力·····	(247)
三、部分劳动能力丧失·····	(248)
四、小部分劳动能力丧失·····	(248)

第二节 伤残程度的最佳鉴定时期	(249)
一、肢体损伤	(252)
二、容貌损伤	(253)
三、丧失听觉	(253)
四、丧失视觉	(254)
五、颅脑损伤	(254)
六、颈部损伤	(255)
七、胸部损伤	(255)
八、腹部损伤	(257)
九、骨盆损伤	(258)
十、脊柱骨和脊髓损伤	(258)
十一、物理、化学性损伤	(259)
十二、中毒	(259)
十三、精神损伤	(260)
第三节 劳动能力完全丧失的鉴定与赔偿	(260)
一、精神系统	(262)
二、神经系统	(262)
三、视觉	(263)
四、胸、腹部脏器	(264)
五、肌肤残疾	(264)
六、上肢	(265)
七、下肢	(265)
八、泌尿	(265)
九、其他	(266)
第四节 劳动能力大部分丧失的鉴定与赔偿	(266)
一、精神系统	(268)
二、神经系统	(268)
三、口腔	(269)
四、胸腹部脏器	(269)

五、肌肤损伤·····	(269)
六、四肢部损伤·····	(269)
七、泌尿系统·····	(270)
八、其他·····	(270)
第五节 劳动能力部分丧失的鉴定与赔偿·····	(271)
一、精神系统·····	(272)
二、神经系统·····	(272)
三、视觉·····	(273)
四、听觉·····	(273)
五、口腔·····	(273)
六、胸、腹部脏器·····	(274)
七、躯干部·····	(275)
八、肌肤损伤·····	(275)
九、四肢部损伤·····	(275)
十、泌尿生殖系统损伤·····	(276)
十一、其他损伤残疾·····	(276)
第六节 劳动能力小部分丧失的鉴定与赔偿·····	(277)
一、神经系统·····	(278)
二、视觉损伤·····	(278)
三、听觉损伤残疾·····	(279)
四、嗅觉损伤残疾·····	(279)
五、口腔损伤残疾·····	(279)
六、胸、腹部损伤残疾·····	(279)
七、躯干部损伤残疾·····	(280)
八、肌肤损伤残疾·····	(280)
九、上、下肢损伤残疾·····	(280)
十、泌尿系损伤残疾·····	(281)
十一、其他损伤残疾·····	(281)
第七节 专长劳动能力丧失程度的鉴定与赔偿·····	(283)

第八节 多处伤残的劳动能力丧失程度评定与赔偿·····	(286)
-----------------------------	-------

第十二章 论受害人的索赔心理

第一节 概 述·····	(290)
第二节 正常心理·····	(292)
第三节 经济惩罚心理·····	(293)
第四节 精神惩罚心理·····	(294)
第五节 病态心理·····	(296)
第六节 获益心理·····	(297)
第七节 对等心理·····	(298)
第八节 恤金性神经症与诈病的鉴别·····	(299)
一、症状学标准·····	(299)
二、严重程度标准·····	(300)
三、病程标准·····	(300)
第九节 办案人员的处理原则·····	(301)

第十三章 伤残概论

第一节 概 述·····	(303)
一、对人体损伤修复有影响的常见因素·····	(304)
二、人体损伤赔偿费评定时应注意的问题·····	(306)
第二节 骨 折·····	(307)
一、伴有或不伴有延期愈合的闭合性骨折·····	(310)
二、伴有或不伴有延期愈合的开放性骨折·····	(310)
第三节 关节脱位·····	(311)
第四节 擦 伤·····	(313)
第五节 头、胸、腹、骨盆内部器官损伤·····	(314)
一、头颅内部损伤·····	(315)