

最新实用法律**索赔与赔偿**咨询丛书（第一辑）

索赔与赔偿

蔡菁 著

群众出版社

索赔与赔偿

● ● ●

● ● ● ● ●

最新实用法律索赔与赔偿咨询丛书（第一辑）

索 赔 与 赔 偿

蔡 菁 著

群 众 出 版 社

2005 年·北京

图书在版编目 (CIP) 数据

索赔与赔偿/蔡菁著. —北京: 群众出版社, 2004. 9
(最新实用法律索赔与赔偿咨询丛书. 第一辑)
ISBN 7-5014-3270-8

I. 索… II. 蔡… III. 赔偿法 - 基本知识 - 中国
IV. D923

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 095565 号

索赔与赔偿

著 者: 蔡 菁
责任编辑: 常玉兰
封面设计: 王 子
责任印制: 连 生

出版发行: 群众出版社 电话: (010) 67633344 转
地 址: 北京市丰台区方庄芳星园三区 15 号楼
邮 编: 100078
网 址: www.qzCBS.com
信 箱: qzs@qzCBS.com
印 刷: 北京京安印刷厂
经 销: 新华书店

开 本: 850 × 1168 毫米 32 开本
字 数: 347 千字
印 张: 14.75
版 次: 2005 年 1 月第 1 版 2005 年 1 月第 1 次印刷
书 号: ISBN 7-5014-3270-8/D · 1540
印 数: 0001—5000 册
定 价: 24.00 元

群众版图书, 版权所有, 侵权必究。
群众版图书, 印装错误随时退换。

前 言

经济的市场化，社会的法律化，被越来越多的人认识。随着民主与法制的不断完备，法律与每个人、每个家庭的关系越来越密切。从某种意义上说，法律也就是人们行为的规范或准则，人的衣食住行、工作学习，都离不开法律指导和约束。

法律的不断完善，普法宣传的深入和扩大，使广大公民的法律意识也在不断增强，公民个人日常生活中遇到问题或引起纷争，拿起法律武器保护自己的合法权益，其中涉及最多的就是索赔与赔偿的问题，而且各种索赔与赔偿案件呈逐年上升的势头。索赔，是广大群众在合法权益受到侵害时，运用法律，维护权益，挽回损失的有力武器。索赔与赔偿已成为当今热门话题。但是，如何进行合法的有效的索赔与赔偿，由于有关赔偿的法律、法规散见于卷帙浩繁的法律汇编及其他文献之中，对自己有用的那些法律、法规往往难以完全查到；不同种类的索赔与赔偿，其原理和具体理赔标准各不相同，却是许多老百姓不甚熟悉和面临的困难。受害人及其亲属有权理直气壮地向加害人索赔，而司法机关则有义务受理和支持受害人及其亲属的索赔要求；受害人提出的索赔要求应与其所遭受的损失相对应，狮子大开口式的漫天要价是得不到法律支持的。加害人固然“可恶”，法律基于公平、公正的原则，加之与其身的惩罚，也不能是不适当的，即必须与其所作所为所造成的损害相适应。因此，索赔与赔偿都应当是理智的。

为了帮助广大群众全面系统地了解依法索赔与赔偿,掌握索赔与赔偿的知识、方法与技巧,便于在权利受到侵害时根据不同侵权行为,运用和掌握“索赔与赔偿的依据”、“索赔与赔偿的对象”、“索赔与赔偿的内容”、“索赔与赔偿的途径”等采取具体有效的索赔与赔偿措施,我们撰写了最新实用法律索赔与赔偿咨询丛书。可以说,这套丛书是关系到每一个公民切身利益的大众读物。

最新实用法律索赔与赔偿咨询丛书中的条目,是根据国家的法律和有关政策规定,结合人民群众现实生活实践中经常遇到的各类侵权现象提出问题,并参考了有关资料和论著撰写的。书中条目,大多都在电台或者报刊上陆续发表过。当前,随着我国市场经济不断推进,以及加入 WTO,适应世界多样化,经济全球化的大趋势,我国走向世界经济舞台,全社会学习法律知识的热潮不断高涨。为了满足广大群众的需要,现将其加以整理补充,结集出版。

我们撰写该丛书的目的,并非简单地复述法律的规定,而是通过对法律规定的阐释,结合司法审判实例,对常见的索赔与赔偿案件作出归类、分析,试图使抽象的法律规定及其法律学说更加通俗易懂,能够为更多的人所掌握,促使更多的人依法进行索赔与赔偿,来保护自己的合法权益。同时,也试图通过理论结合实际的写作方式,改变法律读本艰深、枯燥,令初学法律者望而生畏的面目,使法律读本更贴近实际、更贴近生活、更贴近群众,使更多的人愿意翻翻法律著作,并由此对法学发生兴趣。

我们历来主张,法律不应成为“养在深闺”的秘籍,不应成为被垄断的学术,更不应简单的成为“统治工具”,因为法律本来就是社会所有成员的行为规则,因此,如果不能为多数人所了解和掌握,法律的制定就失去了意义,法律的规定也就不可能被遵行了。在这套丛书的写作过程中,我们试图体现这一想法。

该丛书采用问答方式,由人们在现实生活中遇到的各类侵权问题和案例事实,结合索赔或赔偿要求,然后予以解答。在解答

中尽量引用有关法律规定，力求以现行法律、法规为依据，现行法律法规没有具体规定的，则以司法文件、惯例、案例为依据，加深读者对法律的理解，使自己的索赔或者赔偿行为依法可行。

该丛书在具体内容的确定上，着重考虑各类读者的需要，意在增强针对性和适用性，以免无的放矢。在撰写体例上，着重强调实用性、可读性和可操作性。在文字方面，尽量做到朴实、生动、深入浅出。凡是比较冷僻的法律术语，一律采用浅显生动的文字加以表达。

该丛书为读者解决争议或者了解相关司法运作提供现实的帮助，也可以从中得到如何解决索赔与赔偿纠纷有益的启示和解决各类索赔与赔偿纠纷良策及技巧。

为了便于读者在生活实践中结合自己所遇到的各类索赔与赔偿问题进行阅读和查找，《索赔与赔偿》一书共分十一个部分：一、侵害行为法赔偿责任的构成和基本原则；二、损害赔偿的归责原则；三、损害赔偿规则；四、打民事赔偿官司；五、打刑事附带民事赔偿官司；六、打行政赔偿官司；七、损害赔偿的抗辩事由和诉讼时效；八、与索赔和赔偿有关的费用；九、人身伤害的索赔与赔偿；十、财产损害的索赔与赔偿；十一、精神损害的索赔与赔偿。

在本书的写作过程中，中国人民公安大学客座教授、中国刑事警察学院客座教授、徐州师范大学兼职副校长、客座教授、江苏省公安厅刑侦专家王铁兵处长提出许多宝贵建议，鼎力支持；责任编辑常玉兰精心策划，无私帮助，使我们获益匪浅。在此，谨表示我们的衷心谢意。

囿于水平和信息上欠缺，本书难免有不够妥善的地方，敬请读者指正。

蔡 菁

于彭城觅思斋

目 录

一、侵害行为法赔偿责任的构成和基本原则

什么叫侵权行为	(2)
侵权行为的种类有哪些	(3)
什么是侵权行为法, 包括哪些内容	(5)
什么叫赔偿制度	(6)
什么是赔偿制度的法律特征	(8)
损害赔偿关系具有哪些规定性	(9)
什么是损害赔偿的原则	(9)
我国赔偿法包括哪些内容	(11)
什么是赔偿制度的范围	(13)
什么叫损害赔偿, 法律特征是什么	(13)
什么是损害赔偿的本质	(15)
什么是损害赔偿的功能	(16)
什么是侵权责任的构成要件	(18)
什么叫行为, 界定时要注意什么要点	(19)
什么叫违反义务, 有什么特点	(20)
什么叫违约行为, 有什么特点	(21)

违约行为有哪些形态	(22)
什么叫违法行为	(23)
什么叫损害事实及构成要素	(24)
损害事实有哪些种类	(25)
什么叫损害赔偿法上的因果关系	(26)
什么叫过错	(27)
什么叫过错推定	(28)
过错有哪些形式	(29)
损害赔偿发生的根据是什么	(29)
什么是侵权行为的法律特征	(30)
侵权行为应该承担哪些民事责任	(31)
什么是侵权行为发生的损害赔偿之债	(33)
侵权之债有什么特征	(35)
侵权损害赔偿责任构成要件是什么	(36)
侵权损害赔偿之债的适用原则是什么	(37)
什么叫合同,有什么法律特征	(38)
什么叫合同的缔结,必须具备哪些要件	(40)
什么叫合同之债,包括哪些内容	(42)
什么叫合同缔约过失中的损害赔偿,有什么法律特征	(43)
缔约过失责任的构成要件是什么	(45)
什么叫缔约过失的损害赔偿关系	(46)
缔约过失的损害赔偿方法是什么	(47)
合同无效的损害赔偿责任是怎样规定的	(49)
合同无效的损害赔偿责任构成的要件是什么	(50)
什么叫加害给付的赔偿责任,构成的要件是什么	(51)
怎样选择赔偿请求权	(52)
什么叫后契约义务	(54)

什么叫后契约损害赔偿 responsibility	(55)
什么叫妨碍相邻权	(55)
什么叫违反瑕疵担保义务	(57)
侵权行为与违约行为有哪些不同	(58)
缔约过失责任与侵权责任和违约责任有什么不同	(59)
加害给付与产品侵权责任有什么区别	(61)
侵权行为与犯罪行为有什么不同	(62)
什么叫犯罪赔偿	(63)
什么是犯罪赔偿的法律特征	(63)
犯罪赔偿构成的要件是什么	(65)
犯罪赔偿范围是怎样确定的	(65)
什么叫国家赔偿	(66)
什么是国家赔偿的法律特征	(67)
国家赔偿构成的要件是什么	(67)
国家赔偿范围是怎样确定的	(68)
什么叫民事责任方式	(69)
什么是损害赔偿民事责任方式的特征	(70)
民事责任方式有哪些类型	(71)
适用民事责任方式应当掌握哪些原则	(71)
赔偿有哪些类型	(73)
惩罚性赔偿金构成要件是什么	(75)
惩罚性赔偿金的赔偿范围是怎样确定的	(77)
什么叫返还财产	(78)
什么叫恢复原状	(79)
什么叫违约金	(80)
什么叫停止侵害	(82)
什么叫赔礼道歉	(83)
排除妨碍要注意什么问题	(83)

什么叫消除危险	(84)
什么叫修理、更换、重作、退货、减少价款或者 报酬	(85)
什么叫民事制裁方式	(86)
民事制裁与民事责任有什么不同	(87)
民事制裁方式适用办法有哪些种类	(88)
什么叫民事责任竞合? 有什么特征	(90)
什么叫侵权损害赔偿与违约损害赔偿 责任竞合	(92)
什么叫侵权损害赔偿与其他损害赔偿 责任竞合	(93)
什么叫违约损害赔偿与其他损害赔偿 责任竞合	(94)
什么叫处理民事责任竞合的原则	(94)
什么是处理损害赔偿的处理方法	(95)
什么是民事责任聚合, 后果如何	(96)
侵权责任与违约责任有什么不同	(97)
什么叫不当得利	(100)
什么叫侵权损害赔偿与不当得利责任竞合, 发生 的原因是什么	(101)
怎样选择、区别不当得利请求权与侵权损害赔偿 请求权	(102)
违约责任与不当得利责任发生竞合表现在哪些方 面, 怎样处理	(104)
什么是损害赔偿法律关系的三要素	(105)
什么是受害人	(106)
赔偿请求人是指的哪些人	(107)
胎儿怎样行使赔偿请求权	(107)

死者怎样行使赔偿请求权	(108)
多人请求赔偿怎样行使请求权	(108)
提起赔偿申请应当出具什么材料	(109)
能否同时提出侵权行为数项赔偿请求	(110)
赔偿义务主体是怎样规定的	(110)
什么是直接加害人	(111)
什么是替代责任人, 怎样产生的	(112)
什么是致害物件的所有人、占有人	(112)
什么是合同领域中违约行为和其他损害赔偿加 害人	(113)
民事权利受到侵害怎样获得保护	(114)
通过自行和解的途径解决民事侵权纠纷确定赔偿 责任要注意什么问题	(118)
通过行政处理程序的途径解决民事侵权纠纷确定 赔偿责任要注意什么问题	(119)
通过仲裁解决民事侵权纠纷确定赔偿责任要注意 什么问题	(120)
通过诉讼解决民事侵权纠纷确定赔偿责任要注意 什么问题	(122)
当事人对于造成损害都没有过错应当怎样确定民 事责任	(125)
什么叫诉讼保全	(126)
对涉外侵权行为的涉外性怎样判定	(126)
涉外侵权行为的损害赔偿适用什么法律处理	(127)

二、损害赔偿的归责原则

什么是归责原则	(130)
---------------	-------

什么是归责	(130)
归责包括哪些含义	(131)
什么是归责原则体系	(132)
归责原则有什么特点	(134)
归责原则有什么功能	(135)
什么叫过错责任原则	(136)
什么是过错责任原则的内涵	(137)
什么是过错责任原则的功能	(138)
过错责任原则适用应当注意哪些问题	(140)
什么叫过错推定原则	(142)
过错推定原则具有什么法律特征	(143)
过错推定原则适用的意义是什么	(144)
过错推定原则的适用范围是什么	(145)
适用过错推定原则时要注意哪些问题	(146)
过错推定原则与过错责任原则有什么不同	(147)
什么叫无过错责任原则	(148)
无过错责任原则的基本特征是什么	(149)
无过错责任构成的决定要件是什么	(150)
我国确立无过错责任原则的目的是什么	(150)
无过错责任原则的适用范围是什么	(151)
适用无过错责任原则的方法是什么	(153)
无过错责任与过错推定责任有什么不同	(154)
无过错责任与严格责任、过错责任有什么不同	(155)
什么叫公平责任原则	(156)
公平责任原则有什么特征	(157)
适用公平责任原则的意义是什么	(158)
公平责任与过错责任有什么联系	(159)
公平责任与过错责任有什么不同	(160)

公平责任与无过错责任有什么相同	(161)
公平责任与无过错责任有什么不同	(162)
公平责任原则在侵权行为中是怎样体现的	(163)
什么是公平衡量的考虑因素	(164)
公平原则的适用范围是什么	(166)
在适用公平责任原则时分担责任的原则是什么	(167)

三、损害赔偿规则

什么叫全部赔偿原则	(170)
在适用全部赔偿原则时应把握哪些要点	(171)
什么叫考虑当事人负担能力原则	(173)
有人认为考虑当事人负担能力原则与全部赔偿原则 相对立对不对	(174)
考虑当事人负担能力原则与公平责任原则有什么 不同	(174)
适用考虑当事人能力原则要注意什么问题	(175)
什么叫财产赔偿原则	(176)
什么叫损益相抵原则	(178)
适用损益相抵原则的构成必须具备什么要件	(179)
损益相抵的计算方法是什么	(180)
什么叫混合过错	(181)
什么叫过失相抵原则	(181)
什么叫精神损害赔偿适当原则	(183)
什么叫适当限制原则	(184)
数种原因造成损害结果怎样赔偿	(185)
数种原因造成共同损害结果的侵权行为的法律特征是 什么	(185)

在确定每一个数种原因造成损害结果的侵权行为时要	
考虑什么因素	(187)
什么叫过错比较	(187)
什么叫原因力比较	(188)
共同侵权行为造成损害结果怎样赔偿	(190)
共同危险行为造成损害结果怎样赔偿	(190)
无意思联络的数人侵权造成损害结果怎样赔偿	(191)
与有过失侵权行为造成损害结果怎样赔偿	(192)
第三人的行为参与造成损害结果怎样赔偿	(192)
行为与自然原因相结合而造成损害结果怎样赔偿	(193)
怎样对过错程度进行确定	(194)
与有过失赔偿份额怎样计算	(195)
共同侵权行为赔偿份额怎样计算	(195)
第三人的行为参与造成损害赔偿份额怎样	
计算	(196)
行为与自然原因相结合造成损害结果的赔偿责任	
份额怎样计算	(197)
在与有过失的情况下双方当事人的人数不等赔偿	
数额怎样计算	(198)
无责任能力的受害人的过错造成损害结果赔偿数额	
怎样计算	(199)

四、打民事赔偿官司

什么叫打民事赔偿官司	(202)
什么是打民事赔偿官司的性质	(203)
受害人怎样到法院起诉索赔	(203)
什么叫打民事赔偿官司中的主管	(205)

什么叫打民事赔偿官司中的管辖	(206)
什么叫法定管辖	(207)
什么叫裁定管辖	(211)
什么叫专属管辖	(213)
什么叫协议管辖	(213)
什么叫共同管辖	(214)
什么叫合并管辖	(216)
对管辖有异议怎么办	(216)
什么是民事赔偿诉讼主体	(217)
什么是民事赔偿诉讼参加人	(220)
什么是民事赔偿诉讼当事人	(221)
什么是民事赔偿诉讼代理人	(225)
什么是民事赔偿诉讼代表人	(228)
什么是代表人诉讼制度	(228)
什么是人数确定的代表人诉讼	(229)
什么是人数不确定的代表人诉讼	(230)
诉讼代表人制度有什么意义	(231)
什么是侵权损害赔偿诉讼证据	(232)
侵权损害赔偿的诉讼证据主要有哪些种类	(233)
损害赔偿诉讼的书证有什么特征	(234)
损害赔偿诉讼的物证有什么特征	(235)
损害赔偿的视听资料有什么特征	(235)
损害赔偿诉讼的证人证言有什么特征	(237)
损害赔偿诉讼的当事人陈述有什么特征	(238)
损害赔偿诉讼的鉴定结论有什么特征	(238)
损害赔偿诉讼的勘验笔录有什么特征	(239)
什么是民事赔偿诉讼的举证责任	(240)
打民事赔偿官司有哪些程序	(241)

打民事赔偿官司怎样起诉与受理	(241)
打民事赔偿官司第一审普通程序审理前有哪些 准备	(244)
打民事赔偿官司第一审普通程序怎样审理	(245)
什么是第二审程序	(247)
什么是执行程序	(249)

五、打刑事附带民事赔偿官司

什么叫打刑事附带民事赔偿官司	(251)
刑事附带民事诉讼具有什么意义	(252)
刑事附带民事诉讼具有什么特征	(253)
什么是刑事附带民事诉讼的原告人, 具有什么 权利	(254)
什么是刑事附带民事诉讼的被告人, 具有什么 权利	(255)
在刑事附带民事诉讼中关于第三人是怎样规定的 ...	(257)
请求法院判令刑事官司中被告人赔偿损失应当 具备什么条件	(258)
附带民事诉讼要在什么时候提起	(259)
在刑事案件中被害人遭受的物质损失指的哪些 方面	(260)
刑事案件被害人是否可以就精神损失提起附带民事 诉讼	(261)
人民法院受理附带民事诉讼的范围是什么	(262)
人民法院受理附带民事诉讼的管辖是怎样规定的 ...	(264)
附带民事诉讼的时效有规定吗	(265)
提起附带民事诉讼的方式是什么	(267)