



索赔指南丛书

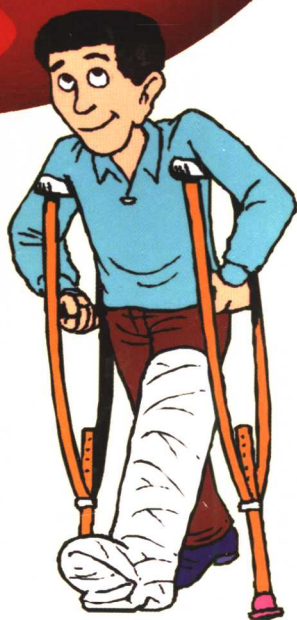
Guides for Compensation Claims

主编 / 蒋利玮

人身损害 索赔指南

索赔流程 直观明了
疑难问题 实例解答

中国法制出版社





索赔指南丛书

Guides for Compensation Claims

人身损害 索赔指南

主 编/蒋利玮

编写人/向 菲 张 涛

王寅生

中国法制出版社

图书在版编目(CIP)数据

人身损害索赔指南/蒋利玮主编. —北京:
中国法制出版社, 2005. 11
ISBN 7 - 80182 - 880 - 1

I. 人… II. 蒋… III. 人身损害 - 索赔 - 指南
IV. D922. 49

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2005)第 108731 号

索赔指南丛书

人身损害索赔指南

RENSHEN SUNHAI SUOPEI ZHINAN

主编/蒋利玮

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/850 × 1168 毫米 32

印张/12.875 字数/290 千

版次/2005 年 11 月第 1 版

2005 年 11 月印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 7 - 80182 - 880 - 1

定价: 21.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66070041

网

址: <http://www.zgfzs.com>

市场营销部电话: 66033393

编辑部电话: 66070046

读者俱乐部电话: 66054900

邮购部电话: 66033288



出版说明

也许不慎，您无奈地成为了一名纠纷的当事人。您应该如何找到赔偿人，如何确定哪些项目可以索赔、索赔金额如何计算，如何收集有力证据，如何通过协商、调解、诉讼请求赔偿呢？当不得不因此而陷入一场官司里时，您又应该怎样最大限度地保障自己的合法权益？或者您作为一名司法工作人员在面临纠纷当事人的请求，需要您去秉公处理判定时，您又如何公平判定谁之过呢？本丛书正是为解决以上问题专门撰写，同时本书的编写作者大多都是著名法学院校的法学硕士、法学博士，有的则更是从事多年司法实务工作的法官或律师，他们有较强的法学理论和实务经验。相信该丛书可以在索赔操作和有效索赔路径方面能为您提供一个好的参考。

为了便于读者的查阅方便，该书在结构和体例上特作了一定的设计。其特点在于：

1. 本套丛书的章节基本上都是按照索赔过程的前后顺序来编排的；

①纠纷的概述（使您对纠纷有了一定的法律认识）——②责任的认定（发生纠纷后，何种情况下可以索赔）——③如何确定赔偿主体（谁来负责）——④赔偿项目和金额的计算（索赔时，使您胸中有数）——⑤证据的收集（各种相关证据的收集可以使您在索赔时胜算更大）——⑥纠纷索赔途径（什么样的救济途径可以选择）——⑦索赔过程中会遇到什么样的疑难问题，如何解决——⑧最后附上相关的索赔法律依据和索赔过程中



使用的主要法律文书范本；

2. 我们把索赔中涉及程序的内容，以【流程图】的形式直观地表现出来。这是为了让您能够在短时间内对整个过程中有个大概的了解；

3. 书中表述力求通俗，同时尽可能地列出生动【案例】说明问题，并在一些案例后面对较为重要的问题给以专业【律师点评】，对索赔中的核心内容的疑点难点给以【专家释疑】；以便使您更加准确理解一些艰涩的法律问题；

4. 我们还对一些有价值而又容易忽略的问题给与专业【律师提醒】，并特意做了灰色方框的标志；

.....

我们力争为读者提供最好的服务，但是因水平和资料有限，错误和疏漏总是难以避免，且现实生活又充满着变数。如果在阅读的过程中，您有什么疑问或者批评意见，欢迎来信指正，我们定会及时改进。也可以通过电子邮件直接与我们联系：蒋利玮（作者）jliw@163.com，董齐超（责任编辑）qichaodong@chinalaw.gov.cn。



目 录

 人身损害赔偿纠纷索赔流程图	1
第一章 人身损害赔偿纠纷概述	3
第一节 人身损害赔偿纠纷的概念	3
一、生命权	3
二、健康权	4
三、身体权	5
第二节 发生人身损害事件之后怎么办?	7
一、抢救伤员	7
二、报警	9
三、保护现场、收集证据	10
四、看管财物	10
第二章 人身损害赔偿责任的确定	11
第一节 人身损害赔偿责任概述	11
第二节 一般情况下的人身损害赔偿责任	13
 过错责任构成要件示意图	13
一、行为人有过错	13
二、存在损害事实	17
三、过错行为与损害事实之间存在因果关系	19
第三节 免责条件	22
一、受害人的过错	22



二、第三人的过错	24
三、受害人同意	25
四、正当防卫	28
五、紧急避险	31
六、不可抗力	33
第四节 特殊情况下的人身损害赔偿责任的构成要件示意图	34
一、无过错责任	34
(一) 产品缺陷致人损害的责任	35
☞ 产品缺陷致人损害责任的构成要件示意图	35
(二) 高度危险作业致人损害的责任	40
☞ 高度危险作业致人损害责任的构成要件示意图	41
(三) 环境污染致人损害的责任	46
☞ 环境污染致人损害责任的构成要件示意图	46
(四) 饲养动物致人损害的责任	51
☞ 饲养动物致人损害责任的构成要件示意图	51
二、推定过错责任	55
(一) 国家机关及其工作人员职务侵权的责任	56
☞ 国家机关及其工作人员职务侵权责任的构成要件示意图	56
(二) 地下工作物致人损害责任	60
☞ 地下工作物致人损害责任的构成要件示意图	60
(三) 建筑物及其他地上物致人损害的责任	62
☞ 建筑物及其他地上物致人损害责任的构成要件示意图	62
(四) 无民事行为能力人和限制民事行为能力人造成他人损害时监护人的责任	69



☞ 监护人责任的构成要件示意图	69
(五) 医疗过错致人损害责任	73
☞ 医疗过错致人损害责任构成要件示意图	73
三、公平责任	74
☞ 公平责任构成要件示意图	74
第三章 人身损害赔偿纠纷中的伤残鉴定	80
第一节 伤残鉴定概述	80
第二节 道路交通事故受伤人员伤残评定	82
一、伤残评定的概念	82
二、伤残评定的法律性质	84
三、伤残等级划分和伤残赔偿指数的意义	86
四、伤残等级划分的依据	87
☞ 伤残等级划分表	88
五、伤残评定程序	89
☞ 伤残评定流程表	89
六、伤残评定标准	94
七、不同意伤残评定结论的救济方式	94
第三节 职工工伤与职业病致残程度鉴定	99
一、劳动能力鉴定与伤残评定标准	99
二、“工伤残国标”与“交通伤残国标”之间的 区别	101
三、因工伤残等级划分、划分依据以及相应的伤 残待遇	103
四、劳动能力鉴定程序以及不同意劳动能力鉴定 结论的救济方式	105
☞ 劳动能力鉴定流程图	105



第四章 赔偿主体的确定	108
第一节 赔偿主体概述	108
一、原告/赔偿权利人的确定	108
二、被告/赔偿义务人的确定	112
第二节 共同侵权人	113
一、因为共同故意或者共同过失而实施的共同 加害行为	114
1. 共同故意	115
2. 共同过失	115
二、无意思联络的共同侵权与无意思联络的数 人侵权	117
☞ 无意思联络的共同侵权与无意思联络的数人侵权 示意图	117
1. 直接结合/无意思联络的共同侵权	118
2. 间接结合/无意思联络的数人侵权	120
三、帮助教唆行为	125
四、共同危险行为	128
☞ 共同危险行为构成要件示意图	128
五、共同侵权人内部责任的划分	133
第三节 未履行义务的安全保障义务人	135
一、安全保障义务的概念	135
二、没有第三人介入情况下安全保障义务人承担 的过错责任	137
三、有第三人介入情况下安全保障义务人承担的 补充责任	139
第四节 对未成年学生未履行教育、管理、保护义务 的教育机构	144
一、教育机构的教育、管理、保护义务	145



二、未成年学生致人损害或者没有第三人介入情 况下未成年学生遭受损害时,教育机构承担的 过错责任	147
三、第三人实施侵权行为致使未成年学生遭受损 害情况下,教育机构承担的补充责任	151
第五节 法人、雇主和被帮工人	155
 法人责任、雇主责任、被帮工人责任比较示意图	155
一、法人责任	156
二、雇主责任	158
三、被帮工人责任	161
第六节 定作人	165
第五章 人身损害赔偿项目的确定与赔偿金额的计算	170
第一节 人身损害赔偿项目概述	170
一、造成伤害(未达到残疾)的赔偿项目	171
二、造成残疾的赔偿项目	172
三、造成死亡的赔偿项目	176
第二节 人身损害赔偿项目详述和赔偿金额计算	177
一、医疗费及因康复护理、继续治疗实际发生的 必要的康复费、护理费、后续治疗费等	177
二、误工费	179
三、护理费	182
四、交通费	184
五、住宿费	186
六、住院伙食补助费	187
七、营养费	188
八、鉴定费	189
九、残疾赔偿金	191
十、残疾辅助器具费	195



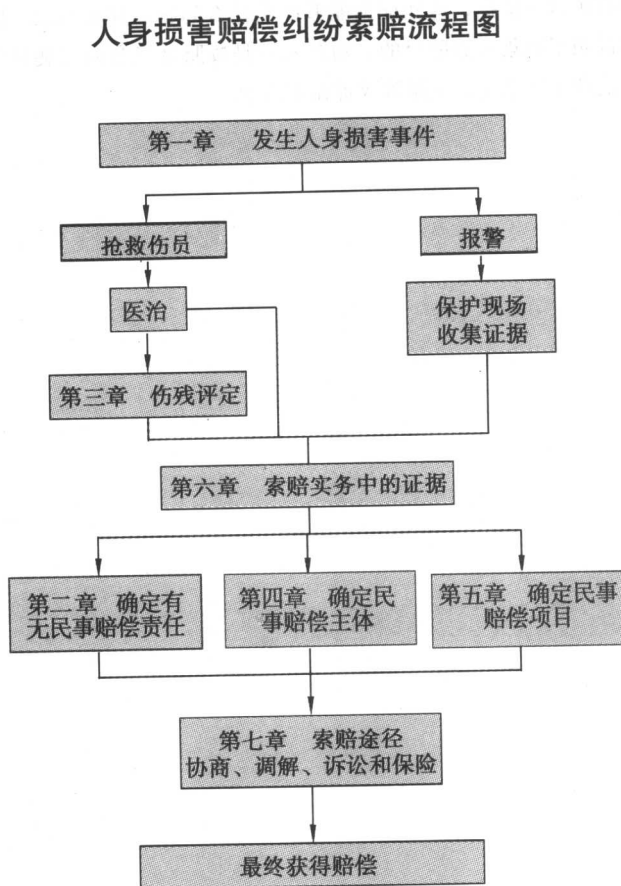
十一、被扶养人生活费	197
十二、丧葬费	202
十三、死亡赔偿金	203
第三节 精神损害的赔偿项目	206
一、精神损害的赔偿项目	206
二、精神损害抚慰金	206
第四节 赔偿数额的确定	222
第五节 人身损害赔偿的特别赔偿标准	224
一、医疗致人身损害的赔偿标准	224
二、铁路运输致人身损害的赔偿标准	227
三、航空运输致人身损害的赔偿标准	230
四、工伤致人身损害的赔偿标准（人身损害赔偿 和工伤保险的关系）	232
第六章 索赔实务中证据的收集	239
第一节 证据概述	239
第二节 人身损害赔偿纠纷索赔实务中可以应用的 证据种类	241
一、证明过错的证据	241
二、证明损害事实的证据	243
三、证明因果关系的证据	249
四、直接证明民事赔偿责任的证据	250
五、证明双方身份的证据	250
六、不需要证明的事实	251
第三节 举证责任	254
一、举证责任的概念	254
二、举证责任的分配原则	255
三、举证责任的适用和意义	256
第四节 收集证据的方法	257



一、自行收集证据	257
二、申请证据保全	259
三、人民法院调查收集证据	261
第七章 人身损害赔偿途径	263
第一节 协商和调解	264
一、协商/私了	264
二、调解	265
第二节 诉讼	269
 民事诉讼流程示意图	269
一、诉讼时效	270
二、选择管辖法院	272
三、准备起诉状	274
四、起诉	277
五、预交诉讼费	278
 诉讼费用速算表	279
六、财产保全和先予执行	281
七、法院审理	282
八、法院调解和判决	284
九、上诉	285
十、申请执行	286
 申请执行费用表	286
第三节 保险	287
一、商业人身保险	287
二、工伤保险	290
 工伤保险索赔流程图	290
第八章 人身损害纠纷赔偿疑难问题释解	293
一、如何区分民事人身损害案件和民事非人身 损害案件?	293
二、受害人死亡前向人民法院起诉要求有精神	



损害赔偿项目，起诉后该受害人死亡的，其近亲属能否继承受害人的精神损害赔偿请求权？若能继承，其近亲属自身遭受的精神损害在这种情况下是否还可以要求加害人赔偿？	299
三、见义勇为和无因管理的关系？	301
四、人身遭受损害的见义勇为者如何维护自己的权益？	302
五、遭受第三人侵权的受害人同时享有工伤保险或者订立有人身保险合同的，能否既根据工伤保险关系或者人身保险合同获得工伤保险或者人身保险，又根据《民法通则》、《人身损害赔偿解释》获得人身损害赔偿？	306
六、人身损害赔偿案件中因果关系如何认定？	307
七、如何看待人身损害赔偿解释第三条第二款规定的无意思联络的数人侵权与第六条第二款规定的在有第三人介入情况下安全保障义务人承担的补充赔偿责任之间的关系	314
八、如何看待人身损害赔偿解释第三条第二款规定的无意思联络的数人侵权与第七条第二款关于教育机构在第三人介入情况下承担的补充赔偿责任之间的关系	317
第九章 人身损害索赔法律依据	320
附录：人身损害索赔主要法律文书格式	394
1. 民事起诉状	394
2. 授权委托书	395
3. 法定代表人身份证明书	396
4. 民事上诉状	397
5. 申请执行书	398



注：流程图上的顺序与本书的章节安排并不相同。尤其是第六章关于证据的内容在流程图上被放置在第二、四、五章的前面。笔者做这样的安排是考虑到在实务中，保留收集证据是一个自始至终的过程，从伤害发生之时起就应当开始注意保留证据、收集证据，一直到最终获得赔偿，而且依据证据我们才能作出判断能否要求赔偿（第二章），应当向谁要求赔偿（第四章），要求赔偿什么（第五章）。所以在流程图上第六章放置在第二、



四、五章的前面。但是从内容上来说，只有先理解了第二、四、五章的内容，才能更好地理解证据的含义，才能理解我们究竟要收集哪些证据，为什么要收集这些证据，这些证据能够证明什么问题。其实第二、四、五章的内容说明了收集证据的目的，而第六章是按照这三章内容展开的。所以在本书的章节体系上，证据被放置在第六章。



第一章

人身损害赔偿纠纷概述

第一节 人身损害赔偿纠纷的概念

《民法通则》第98条规定：“公民享有生命健康权。”最高人民法院于2003年12月26日公布，2004年5月1日开始实施的《关于审理人身损害赔偿案件适用法律若干问题的解释》（以下简称“人身损害赔偿解释”）第1条第1款规定：“因生命、健康、身体遭受侵害，赔偿权利人起诉请求赔偿义务人赔偿财产损失和精神损害的，人民法院应予受理。”据此，一般认为，所谓人身损害赔偿纠纷，就是指人的生命权、健康权、身体权遭到侵害而引起的纠纷。以下分别对生命权、健康权、身体权予以介绍。

一、生命权

所谓生命权，是指不受他人妨害，享受生命安全利益的权利。生命权的内容包括对生命安全利益的支配权和生命安全请求权。

1. 生命安全支配权

生命安全支配权在理论上尚有争议。因为，如果承认自然人



对其生命安全利益的支配权，就意味着权利人可以自由处分其生命安全利益，也就意味着承认“安乐死”以及其他协助自杀行为的合法性。但我国现行立法并没有承认“安乐死”的合法性。帮助他人实施“安乐死”以及其他协助自杀行为，仍然在刑法上被认为构成杀人罪。但是，理论上通常认为，对“安乐死”和协助自杀行为的否定只是对生命安全支配权的限制，而不是对其存在的否定。承认对生命安全支配权在实践中仍然有十分重要的意义。例如，某种治疗方法对某身患绝症的患者可能有起死回生的功效，但是也有极大的风险，一旦失败即造成患者死亡。此时，如果患者自愿接受这一疗法，实际上就是对其生命安全利益的支配。如果不承认自然人对其生命安全利益的支配权，则患者可能因此无法获得哪怕极微小的生还可能。当然，对生命安全支配权进行承认的同时，有必要对其予以限制。

2. 生命安全请求权

生命安全请求权，在生命安全利益遭受威胁时的请求停止侵害、排除妨碍、消除危险的权利。对直接威胁生命安全的不法侵害者进行正当防卫、对威胁生命安全的危险实施紧急避险的行为就属于实施生命安全请求权的行为。对于正当防卫、紧急避险，本书在第二章第三节详细介绍。

二、健康权

所谓健康权，是指自然人保持身体生理机能的完善性和保持持续、稳定、良好的生理状态的权利。具体包括生理健康和心理健康两个方面。

1. 生理健康权

所谓生理健康，是指保持人体的生理机能完善，能够正常运作，正常发挥其功能。生理健康权与下面将要介绍的身体权是不一样的，身体权强调的是人的外在表现形态的破坏，典型的就