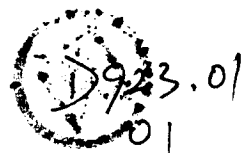


00010795



损害赔偿理论与司法实践丛书

4173/10

特殊侵权损害赔偿

杨立新 编著



C0487167

人民法院出版社

责任编辑/范春雪

技术编辑/杨 柏

封面设计/潘列平

特殊侵权损害赔偿

编著/杨立新

出版发行/人民法院出版社

社址/北京市东交民巷 27 号（最高人民法院机关大院内）

电话/65136851 65299981 65134290 邮编/100745

开户银行/中国工商银行北京王府井分理处

开户名称/人民法院出版社 帐号/046061-68

（通过本社邮购另加 15% 邮费）

经销/各地新华书店和其他书店 印刷/人民卫生印刷厂

开本/850×1168 毫米 大 32 开 印张/10.375 字数/251 千字

版本/1999 年 5 月第 1 版 印次/1999 年 11 月第 2 次

印数/3000—6000 定价/15.00 元

书号/ISBN 7-80056-815-6/D·887

版权所有 侵权必究

损害赔偿理论与司法实践丛书

编委会

主 任 祝铭山 最高人民法院副院长
执行主编 杨立新 最高人民检察院民事行政检察厅
副厅长

编委会委员 (以姓氏笔划为序)

丁年保 上海市公安局长宁分局局长
丁寿兴 上海市长宁区人民法院院长
于新年 人民法院出版社副总编
王卫星 吉林省人民检察院检察干部学校
副校长、教授
王世勋 天津市高级人民法院副院长
王韶华 河南省高级人民法院经一庭庭长
毛玉光 中国投资银行
白尊三 湖南省岳阳市人民检察院政治部
主任
孙际中 湖北省人民检察院培训中心副主任
孙绍有 人民法院出版社副社长
刘景一 中央民族大学法律系副教授
回沪明 原人民法院出版社社长、总编
陈 旭 上海市第一中级人民法院院长

李玉臻	山西省高级人民法院院长
李玉成	河北省高级人民法院院长
肖 声	辽宁省高级人民法院副院长
吴合振	河南省高级人民法院副院长
何通胜	北京市高级人民法院经济庭督导组 组组长
李炳余	广东省高级人民法院副院长
闵治奎	人民法院出版社副社长
张时贵	福建省人民检察院检察长办公室 副主任
杨亚平	人民法院出版社副社长
范春雪	人民法院出版社编辑
张步洪	最高人民检察院民事行政检察厅 干部
杨临萍	最高人民法院行政庭
定庆云	中共中央党校研究生
房绍坤	烟台大学法律系教授
郑 刚	北京市高级人民法院副院长
索维东	吉林省人民检察院检察长
姜丹明	国家知识产权局
赵学良	中共中央党校研究生
韩云萍	安徽省高级人民法院院长
靳 军	湖北省人民检察院检察长
鲍绍坤	福建省人民检察院检察长
范春雪	

组织策划

编者的话

随着我国社会主义法律体系的不断调整和不断完善，公民法律意识不断增强，有关损害赔偿的案件呈上升趋势，新类型案件不断涌现。在我国的法律体系中，损害赔偿尚未成为一个独立的法律部门，但有关损害赔偿方面的法律规定却贯穿于民事、经济、行政、刑事等多方面的法律之中，每一部法律都离不开损害赔偿的调整功能，国务院及其各行政主管部门发布的行政法规和部门规章、最高人民法院发布的司法解释等，都涉及到损害赔偿的具体适用和具体规定。可见，损害赔偿是我国法律体系中的一个重要的组成部分。

法律的不断制定和完善，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，公民个人在日常生活中遇到问题或引起纷争，不再是私自了断，而是拿起法律武器保护自己的合法权益，其中涉及最多的就是损害赔偿问题。但是公民不是专门研究法律的，对有关损害赔偿的法律规定了解、掌握的不完整、不全面，这就需要对散见于各个法律部门中有关损害赔偿的规定加以归纳和整理。通过损害赔偿诉讼，制裁侵权行为，保护合法权益，同时可以向公民进行法制宣传教育。

为了便于广大公民、人民法院工作人员、律师等查阅和诉讼的进行，人民法院出版社出版了“损害赔偿理论与司法实践丛书”。目的是将散见于各个法律、法规和司法解释中有关损害赔偿方面的规定加以归纳、整理。从理论方面阐释损害赔偿法律规定，并例举说明在司法实践中经常遇到的、应该引起注意的问题，力争形成一整套有关损害赔偿的完整体系。

本丛书力求体现以下特点：1. 全面。根据我国现行法律、法规、司法解释的规定，对所有有关损害赔偿方面的法律规定加以整理和概括，反映我国有关损害赔偿法律规定的全貌。2. 突出实用性。对损害赔偿方面的法律规定进行分门别类，针对每一个类别予以详细阐述，结合案件说明理论，做到说理透彻、明了；研究司法实践中的难点和热点话题，研究司法实践中遇到或可能遇到的问题，按图索骥，寻找到满意的答案。3. 细致深入。根据损害赔偿的类别进行论述，对每类别的理论叙述和探讨都要深入、细致，一方面细致地研究该类别中的理论问题，另一方面又要有一定的深度，不能泛泛而谈。

我们殷切地希望广大读者能同我们一样对这套丛书予以关注，并能提出宝贵的意见。我们期待着这套丛书将在法律上给予您一定的帮助。

编 者

1999 年 5 月

目 录

第一章 特殊侵权行为与特殊侵权行为法	(1)
第一节 特殊侵权行为.....	(1)
一、从准私犯、准侵权行为到特殊侵权行为.....	(1)
二、特殊侵权责任的性质、概念和特征.....	(4)
三、特殊侵权责任的种类.....	(6)
第二节 特殊侵权行为法.....	(8)
一、特殊侵权行为法的概念.....	(8)
二、特殊侵权行为法的特征.....	(9)
三、特殊侵权行为法的渊源.....	(11)
第二章 特殊侵权责任的归责原则	(13)
第一节 特殊侵权责任的归责原则概说.....	(13)
一、归责原则概说.....	(13)
二、特殊侵权责任的归责原则.....	(16)
第二节 过错推定原则.....	(18)
一、过错推定原则的概念和沿革.....	(18)
二、过错推定原则的地位.....	(20)
三、过错推定原则的适用范围和注意事项.....	(22)
第三节 无过错责任原则.....	(24)

一、无过错责任原则概念的界定·····	(24)
二、无过错责任原则的历史沿革·····	(26)
三、无过错责任原则的适用范围和方法·····	(28)
第四节 公平责任原则·····	(30)
一、公平责任原则的概念和历史沿革·····	(30)
二、公平责任原则的意义·····	(30)
三、公平责任原则的适用·····	(32)
第三章 特殊侵权责任的构成要件·····	(35)
第一节 违法行为·····	(35)
一、违法行为的概念和结构·····	(35)
二、违法行为的方式·····	(38)
三、违法行为的样态·····	(39)
第二节 损害事实·····	(41)
一、损害事实的结构·····	(41)
二、损害事实的种类·····	(44)
第三节 因果关系·····	(48)
一、因果关系的概念·····	(48)
二、因果关系的原因·····	(50)
三、确定因果关系的理论·····	(53)
四、因果关系中的几个具体问题·····	(56)
第四节 主观过错·····	(59)
一、过错概念的性质·····	(59)
二、过错形态·····	(62)
三、过错与侵权责任的关系·····	(64)
第四章 特殊侵权责任的免责条件和举证责任·····	(68)
第一节 特殊侵权责任的一般免责条件·····	(68)
一、职务授权行为·····	(68)

二、正当防卫·····	(70)
三、紧急避险·····	(72)
四、受害人承诺·····	(74)
五、自助行为·····	(76)
六、不可抗力·····	(77)
七、意外事件·····	(79)
第二节 特殊侵权责任的特别免责条件·····	(80)
一、受害人过错·····	(80)
二、第三人过错·····	(82)
三、其他特别的免责条件·····	(84)
第三节 举证责任倒置·····	(84)
第五章 特殊侵权行为替代责任·····	(87)
第一节 替代责任概述·····	(87)
一、替代责任的概念和特征·····	(87)
二、替代责任的理论基础·····	(89)
第二节 替代责任的赔偿法律关系·····	(93)
一、替代责任赔偿法律关系的特征·····	(93)
二、赔偿关系的当事人和赔偿形式·····	(95)
第六章 特殊侵权责任的赔偿范围·····	(99)
第一节 财产损害赔偿·····	(99)
一、财产损害·····	(99)
二、财产损害的赔偿范围·····	(101)
三、直接损失的计算·····	(103)
四、间接损失的计算·····	(105)
五、其他财产利益损失的推算·····	(107)
六、财产损害赔偿的方法·····	(109)
第二节 人身损害赔偿·····	(109)

一、人身损害	(109)
二、人身损害的赔偿范围	(110)
三、常规赔偿	(111)
四、丧失劳动能力的赔偿	(113)
五、丧葬费赔偿	(115)
六、间接受害人扶养损害赔偿	(116)
七、慰抚金赔偿	(117)
第三节 精神损害赔偿	(118)
一、精神损害	(118)
二、精神损害的赔偿范围	(119)
三、算定精神损害赔偿金的方法	(120)
第七章 国家机关及其工作人员职务侵权责任	(124)
第一节 国家机关及其工作人员职务侵权的性质	(124)
一、对国家机关及其工作人员职务侵权性质的不同看法	(124)
二、国家机关及其工作人员职务侵权的真实性质	(126)
第二节 国家机关及其工作人员职务侵权的历史沿革	(128)
一、西欧国家赔偿责任的沿革	(128)
二、原苏联和中国国家赔偿责任的沿革	(130)
第三节 国家机关及其工作人员职务侵权的概念、种类和归责原则	(132)
一、概念和种类	(132)
二、归责原则	(134)
第四节 国家机关及其工作人员职务侵权责任构成要件	(137)
一、不同认识	(137)
二、构成要件	(137)

第五节 赔偿法律关系当事人和赔偿范围·····	(140)
一、赔偿法律关系当事人·····	(140)
二、赔偿责任范围·····	(142)
第六节 诉讼时效和免责条件·····	(144)
一、诉讼时效·····	(144)
二、免责条件·····	(144)
第八章 产品侵权责任·····	(146)
第一节 产品侵权责任的 概念及其历史沿革·····	(146)
一、产品侵权责任的 概念和特征·····	(146)
二、产品侵权责任的 历史沿革·····	(149)
第二节 产品侵权责任的 构成·····	(153)
一、产品侵权责任与产品质量纠纷的区别·····	(153)
二、产品侵权责任构成·····	(155)
第三节 赔偿法律关系和赔偿范围·····	(159)
一、产品侵权损害赔偿法律关系当事人·····	(159)
二、赔偿范围·····	(160)
第四节 责任的竞合·····	(162)
一、产品责任与加害给付·····	(162)
二、赔偿请求权的选择·····	(163)
第五节 免责条件和诉讼时效·····	(165)
一、免责条件·····	(165)
二、诉讼时效·····	(166)
第九章 高度危险作业 致害责任·····	(168)
第一节 高度危险作业致害责任的 概念和历史沿革·····	(168)
一、高度危险作业致害责任的 概念·····	(168)
二、高度危险作业致害责任的 历史沿革·····	(169)
第二节 高度危险作业致害责任的 性质和范围·····	(172)

一、高度危险作业致害责任的性质·····	(172)
二、高度危险作业致害责任的范围·····	(173)
第三节 高度危险作业致害责任构成要件·····	(176)
一、须有高度危险作业的行为·····	(176)
二、须有损害后果或严重危险的存在·····	(177)
三、须有因果关系存在·····	(178)
第四节 高度危险作业致害责任的权利义务主体和免责 条件·····	(179)
一、赔偿权利义务主体和赔偿法律关系·····	(179)
二、免责条件·····	(180)
第五节 高度危险作业致害责任的过失相抵·····	(181)
一、对立的主张·····	(181)
二、过失相抵的实行·····	(182)
第十章 环境污染致害责任·····	(185)
第一节 环境污染致害责任的概念和性质·····	(185)
一、环境污染致害责任的概念与制裁环境污染侵权 行为的意义·····	(185)
二、环境污染致人损害责任的性质·····	(188)
第二节 污染环境致害责任的构成要件·····	(190)
一、须有违反环境保护法律的污染环境行为·····	(190)
二、须有客观的损害事实·····	(193)
三、须有因果关系·····	(194)
第三节 污染环境致害责任的赔偿法律关系和赔偿 范围·····	(197)
一、污染环境致害责任的法律适用·····	(197)
二、赔偿法律关系·····	(198)
三、赔偿范围·····	(199)

第四节 免责条件和诉讼时效·····	(200)
一、免责条件·····	(200)
二、诉讼时效·····	(201)
第十一章 地下工作物致害责任·····	(202)
第一节 地下工作物致害责任的界定·····	(202)
一、地下工作物致害责任的界定·····	(202)
二、对地面施工致害责任称谓的质疑·····	(204)
三、将来的选择·····	(206)
第二节 地下工作物致害责任的归责原则·····	(207)
一、不同观点·····	(207)
二、适用过错推定责任原则·····	(208)
第三节 地下工作物致害责任的构成·····	(209)
一、工作物须处于地下并与土地相连·····	(210)
二、须未设置明显标志和采取安全措施·····	(212)
三、须受害人因此而遭受损害·····	(213)
四、地下工作物占有人须有过失·····	(214)
第四节 赔偿义务主体和免责条件·····	(214)
一、赔偿义务主体·····	(214)
二、免责条件·····	(215)
第十二章 建筑物及其他地上物致害责任·····	(217)
第一节 建筑物及其他地上物致害责任的概念和历史沿革·····	(217)
一、建筑物及其他地上物致害责任的概念·····	(217)
二、历史沿革·····	(218)
三、建筑物及其他地上物致害责任在中国的沿革·····	(219)
第二节 建筑物及其他地上物致害责任与国有公共设施致害赔偿责任的关系·····	(220)

一、实际案例·····	(220)
二、两种侵权行为的区别和中国立法的立场·····	(223)
第三节 建筑物及其他地上物致害责任的归责原则·····	(225)
一、不同主张·····	(225)
二、适用过错推定责任原则·····	(226)
第四节 责任构成要件·····	(227)
一、须有建筑物及地上物的致害行为·····	(227)
二、须有受害人损害事实·····	(228)
三、损害事实须与地上物致害行为之间有因果关系·····	(229)
四、须建筑物及其他地上物的所有人和管理人有 过错·····	(229)
第五节 赔偿法律关系和免责事由·····	(230)
一、赔偿法律关系·····	(230)
二、免责事由·····	(231)
第十三章 动物致害责任·····	(233)
第一节 动物致害责任的概念和历史沿革·····	(233)
一、动物致害责任的概念·····	(233)
二、动物致害责任的历史沿革·····	(234)
三、动物致害责任在中国的沿革·····	(236)
第二节 动物致害责任的归责原则·····	(238)
一、以往的做法和不同见解·····	(238)
二、适用无过错责任原则·····	(240)
第三节 动物致害赔偿责任构成·····	(241)
一、致害物须为饲养的动物·····	(241)
二、须有动物加害他人·····	(243)
三、须受害人受有损害事实·····	(244)
四、需动物加害与损害事实之间有因果关系·····	(246)

第四节 动物损害赔偿法律关系的主体与免责事由·····	(247)
一、赔偿法律关系主体·····	(247)
二、动物致害的免责事由·····	(250)
第五节 动物损害赔偿责任的过失相抵·····	(251)
一、过失相抵的概念及应用·····	(251)
二、适用无过错责任原则的动物致害责任能否适用 过失相抵·····	(253)
第十四章 法定代理人的侵权责任·····	(257)
第一节 法定代理人侵权责任概述·····	(257)
一、法定代理人侵权责任的概念·····	(257)
二、法定代理人侵权责任制度的历史沿革·····	(258)
三、法定代理人侵权责任的特点·····	(262)
第二节 法定代理人替代责任的归责原则·····	(263)
一、对法定代理人替代责任归责原则的不同看法·····	(263)
二、过错推定责任原则和公平责任原则·····	(264)
第三节 法定代理人侵权责任构成要件·····	(267)
一、违法行为要件的特点·····	(267)
二、主观过错要件的特点·····	(269)
三、因果关系要件的特点·····	(271)
第四节 赔偿法律关系与当事人·····	(271)
一、责任人·····	(272)
二、行为人·····	(274)
三、受害人·····	(275)
第五节 赔偿责任及其承担·····	(276)
一、基本规则·····	(276)
二、具体问题·····	(277)
第十五章 雇用人的侵权责任·····	(279)

第一节 雇用人侵权责任概述·····	(279)
一、雇用人与受雇人之间的特殊关系·····	(279)
二、构成雇用人特殊侵权的雇佣关系·····	(280)
第二节 雇用人执行职务侵权责任的归责原则·····	(281)
一、对雇用人执行职务侵权责任归责原则的不同 意见·····	(281)
二、过错推定原则兼采公平责任原则·····	(281)
第三节 雇用人执行职务侵权责任的确定和承担·····	(283)
一、责任的确定·····	(283)
二、责任的承担·····	(285)
第四节 事先免责条款的效力·····	(287)
一、事先免责条款的概念·····	(287)
二、事先免责条款的效力·····	(288)
第十六章 法人的工作人员致害责任·····	(290)
第一节 法人的工作人员致害责任概述·····	(290)
一、确认法人的工作人员侵权责任的必要性·····	(290)
二、法人的工作人员侵权责任与相关的特殊侵权责任的 协调·····	(292)
三、法人的工作人员侵权责任概念的真实涵义·····	(294)
第二节 法人的工作人员致害责任的归责原则和构成 要件·····	(296)
一、归责原则·····	(296)
二、构成要件·····	(297)
第三节 赔偿法律关系和赔偿责任承担·····	(301)
一、赔偿法律关系·····	(301)
二、赔偿责任承担·····	(302)
第十七章 定作人指示过失的致害责任·····	(304)

第一节 定作人指示过失损害责任的概念和特征·····	(304)
一、概念和特征·····	(304)
二、定作人指示过失侵权责任与承揽行为的区别·····	(305)
第二节 定作人指示过失损害责任的历史沿革及其制度 的必要性·····	(306)
一、历史沿革·····	(306)
二、必要性·····	(308)
第三节 定作人指示过失侵权责任的构成·····	(309)
一、定作人的定作或指示有过失·····	(309)
二、须因执行定作人就定作或指示有过失的承揽 事项·····	(310)
三、须承揽人有不法侵害的行为·····	(310)
四、须第三人受有损害·····	(311)
五、须定作人不能为免责的证明·····	(311)
第四节 定作人指示过失责任的实行·····	(311)
一、适用法律问题·····	(311)
二、按照替代责任原理确定责任·····	(312)
三、举证责任问题·····	(313)
四、当事人资格·····	(313)