

怎样打官司

国家赔偿

分册

李飞坤 周建明
叶 娅 王莉莉 编著



河海大学出版社

怎样打官司

——国家赔偿分册

李飞坤 周建明
叶 娅 王莉莉 编著

河海大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

怎样打官司：国家赔偿分册／李飞坤等编著．—南京：
河海大学出版社，1999.11

(打官司丛书／查一民，王长远主编)

ISBN 7-5630-0872-1

I. 怎… II. 李… III. 赔偿法—中国 IV. D92

中国版本图书馆 CIP 数据核字(1999)第 70232 号

河海大学出版社出版发行

(南京西康路 1 号 邮编:210098)

南京京新印刷厂印刷

江苏省新华书店发行

1999 年 11 月第 1 版

1999 年 11 月第 1 次印刷

开本 850×1168 毫米 1/32 印张 10.625

字数 276 千字 印数 1~10000 册

定价:15.00 元

606/00/46

再 版 说 明

打官司丛书自问世以来,深受广大读者喜爱,为更好地适应不断变化的现实需求,特进行全面修订,以飨读者。

修订版打官司丛书,书名不再以《怎样打××官司》形式出现,而统一为:《怎样打官司——××分册》,以使书名更具科学性。

修订版打官司丛书,较之以前更具可操作性。法律依据更加充分准确;所选案例更加丰富生动;分析论证更加透彻明晰。

修订版打官司丛书,装帧设计进行了全面调整,能满足其既是畅销书,又是学术专著的特色需要。

修订版打官司丛书,与以往任何版本的版权不存在沿袭关系,新版打官司丛书版权属本书编委会所有,任何侵权行为,必将受到法律追究。

修订版打官司丛书,希望你成功!

丛书编委会

1999.8.10

打官司丛书
编委会

主 编 查一民 王长远

副主编 张 伟 潘科明

编 委 查一民 王长远 张 伟 潘科明

马 荣 谢国伟 李飞坤 孟 红

周亦杨 谢国勤 李友根 徐 军

张宏伟 邢鸿飞 曾丽敏 龚 俊

张晓林 郭伟林 周建明 叶 娅

目 录

(一)

1. 什么是国家赔偿法? (1)
2. 为什么要制定国家赔偿法? (1)
3. 我国国家赔偿法有什么特点? (3)
4. 有关国家赔偿的法律规范有哪些? (6)
5. 我国国家赔偿法的归责原则是什么? (7)
6. 什么是国家赔偿责任? (8)
7. 确定国家侵权赔偿责任有哪些要件? (9)
8. 国家赔偿与国家补偿有什么区别? (11)
9. 国家赔偿与民事赔偿有什么区别? (12)
10. 什么是合法权益? (13)
11. 什么是受害人? (14)
12. 什么是赔偿请求人? (14)
13. 什么是继承人? (14)
14. 什么是赔偿请求权? (15)
15. 具备什么条件的受害人才能获取国家赔偿的权利? ... (15)
16. 一般情况下,哪些人可申请国家赔偿? (16)
17. 赔偿请求人为多人时,如何行使请求权? (20)
18. 赔偿请求人是否可以同时提出数项赔偿请求? 什么情况
下可同时提起? (21)
19. 赔偿请求人在提起赔偿申请时,应出具哪些材料? (21)
20. 如何区分国家机关工作人员的职权违法行为与个人违
法行为? (21)

21. 什么是赔偿义务机关？	(22)
22. 什么是共同赔偿义务机关？	(23)
23. 赔偿请求人如何向共同赔偿义务机关提起赔偿申请？	(23)
24. 为什么国家赔偿要由赔偿义务机关履行赔偿义务？ ...	(24)
25. 什么叫行政赔偿程序？	(24)
26. 什么叫刑事赔偿程序？	(25)
27. 刑事赔偿程序与行政赔偿程序有哪些区别？	(25)
28. 什么是职务行为主体？	(26)
29. 什么是职务违法行为？	(26)
30. 侵权所致损害包括哪些？	(28)
31. 国家赔偿采取哪些方式？	(31)
32. 什么是金钱赔偿？	(32)
33. 什么是恢复原状？	(33)
34. 什么是返还财产？	(34)
35. 财产被压价变卖的怎么办？财产灭失的怎么办？	(35)
36. 对吊销营业执照、经营许可证而引起的经济损失，能否申 请赔偿？	(35)
37. 如何理解“经常性费用开支”？	(36)
38. 确定我国国家赔偿标准的原则是什么？	(36)
39. 什么是国家上年度职工年平均工资？具体标准是什么？	(37)
40. 什么是侵犯人身自由权？	(38)
41. 侵犯人身自由权的赔偿标准是什么？	(38)
42. 什么是侵犯生命健康权？	(39)
43. 侵犯公民生命健康权的赔偿标准是什么？	(39)
44. 侵犯公民名誉权、荣誉权的赔偿方式有哪些？	(41)
45. 什么是消除影响、恢复名誉？	(42)
46. 什么是赔礼道歉？	(43)

47. 什么是侵犯财产权?	(44)
48. 侵犯财产权的赔偿标准有哪些?	(44)
49. 怎样理解“直接损失”?	(46)
50. 对违法扣押、没收资金、违法罚款的赔偿,是否要赔偿利 息等?	(47)
51. 国家赔偿费用来源何处?	(47)
52. 如何申拨和支付赔偿费用?	(48)
53. 什么是时效? 国家赔偿法规定时效制度的意义是什么?	(49)
54. 国家赔偿法对时效期间有哪些规定?	(49)
55. 什么是赔偿请求时效? 它与民事、行政诉讼中的时效相 比有什么不同?	(50)
56. 什么是时效中止? 引起时效中止的法定情形有哪些?	(52)
57. 什么是时效中断? 它与时效中止有何不同?	(53)
58. 什么是时效延长?	(53)
59. 什么是赔偿法的空间效力?	(53)
60. 什么是赔偿法的时间效力?	(54)
61. 赔偿法对人的效力如何?	(55)
62. 对国家赔偿法生效前发生的违法行使国家职权造成侵害 的行为,国家是否承担赔偿责任?	(55)
63. 外国人和外国组织能否请求我国国家赔偿? 如何办理?	(56)
64. 赔偿请求人请求国家赔偿,是否要缴纳费用? 对依法取 得的赔偿金是否要交税?	(57)
65. 什么是追偿?	(57)
66. 追偿的范围与条件是什么?	(58)
67. 如何理解并认定“有故意或重大过失”?	(59)
68. 如何计算追偿金额?	(59)

69. 刑事追偿与行政追偿在条件上有无不同? (60)
70. 赔偿义务机关能否对其他机关及其工作人员的违法行使
职权行为进行追偿? (61)

(二)

71. 什么是行政赔偿? (62)
72. 什么是行政赔偿义务机关? (63)
73. 赔偿义务机关应履行哪些义务? (66)
74. 什么是行政赔偿程序? (66)
75. 协商程序包括哪些内容? (67)
76. 什么是国家赔偿法中的违法? (69)
77. 什么是行政侵权? (70)
78. 什么是行政责任? (71)
79. 什么是行政损害责任? (71)
80. 什么是行政补偿责任? (71)
81. 什么是行政侵权赔偿责任? (72)
82. 什么是与行使职权有关的行为? (73)
83. 什么是与行使职权无关的行为? (75)
84. 国家对哪些违法行政行为造成的损害要承担赔偿责任?
..... (76)
85. 什么情况下,国家不承担行政赔偿责任? (78)
86. 公民、法人或其他组织自己的行为也有过错,能否申请国
家赔偿? (79)
87. 什么是人身自由权? 行政机关侵犯公民人身自由权有哪
几种形式? (80)
88. 什么是违法行政拘留? (82)
89. 什么是违法执行劳动教养? (83)
90. 什么是违法收容审查? (85)
91. 什么是违法拘禁? (85)

92. 什么是违法强制隔离治疗? (86)
93. 什么是违法强制戒毒? (87)
94. 什么是违法使用武器、警械? (88)
95. 行政机关工作人员在行使职权中,以殴打等暴力行为或唆使他人以殴打等暴力行为造成公民身体伤害或死亡的,国家是否承担赔偿责任? (89)
96. 行政机关及其工作人员违法使用武器、警械造成公民伤亡的,国家是否承担赔偿责任? (90)
97. 国家赔偿法第3条第五项“造成公民身体伤害或死亡的其他违法行为”和第4条第四项“造成财产损害的其他违法行为”包括哪些内容? 是否包括行政机关及其工作人员的不作为行为? (91)
98. 什么是财产权? (92)
99. 哪些侵犯财产权的行政行为会引起国家赔偿? (92)
100. 什么是违法实施财产性行政处罚? (93)
101. 什么是违法对财产采取强制措施? (94)
102. 什么是违法征收税款? (97)
103. 什么是违法征收规费? (97)
104. 什么是违法征用土地? (98)
105. 什么是违法征收物品? (98)
106. 什么是违法摊派费用? (99)
107. 侵犯公民和企业的经营自主权造成损害的,是否引起国家赔偿? (100)
108. 因行政机关的违法行政处分造成财产损害,是否引起国家赔偿? (101)
109. 国家赔偿法规定的行政赔偿范围与行政诉讼法规定的行政侵权赔偿范围,有何联系与区别? (102)
110. 什么是行政先行处理原则? (104)
111. 提起行政赔偿请求应符合哪些条件? (105)

112. 如何提起行政赔偿请求?	(106)
113. 如何制作赔偿申请书?	(106)
114. 对于两个以上行政机关共同侵权的,受害人如何请求 赔偿?	(108)
115. 当事人先后被采取违法限制人身自由的行政强制措施 和刑事拘留等强制措施,如何申请赔偿?	(108)
116. 赔偿请求人可以通过哪些途径获得行政赔偿?	(109)
117. 赔偿义务机关对赔偿请求人的申请如何处理?	(110)
118. 什么是行政赔偿诉讼?	(111)
119. 行政赔偿诉讼与行政诉讼有什么区别?	(111)
120. 行政赔偿诉讼的基本原则是什么? 当事人的主要权利 有哪些?	(112)
121. 请求人应向哪一个法院提起行政赔偿诉讼?	(113)
122. 提起行政赔偿诉讼的条件是什么? 可采取什么方式?	(114)
123. 什么情况下,可单独提起行政赔偿诉讼?	(116)
124. 什么时间内,请求人可提起行政赔偿诉讼?	(117)
125. 什么条件下,可以在行政诉讼中附带提起行政赔偿诉 讼? 如何提起?	(117)
126. 行政赔偿诉讼的举证制度是什么?	(119)
127. 行政赔偿义务机关对违法的职权损害行为不予确认, 怎么办?	(119)
128. 能否不经确认,直接提起行政赔偿诉讼?	(120)
129. 对行政赔偿诉讼,是否可以进行调解?	(120)
130. 如何审理行政赔偿诉讼案件?	(121)
131. 如何申请执行行政赔偿判决?	(122)
132. 什么是行政复议?	(123)
133. 对复议机关加重的损害,如何提请赔偿?	(124)
134. 民事诉讼、行政诉讼中的错判,是否引起国家赔偿?	

.....	(125)
135. 如何制作国家赔偿复议申请书?	(126)
136. 如何制作国家赔偿复议决定书?	(128)
137. 如何制作协议书?	(129)
138. 如何制作国家赔偿协议事件委托书?	(131)
139. 如何制作拒绝赔偿理由书?	(132)
140. 行政赔偿义务机关如何制作答辩状?	(137)
141. 如何制作行政赔偿判决书?	(137)
142. 如何制作不服行政赔偿诉讼一审判决的上诉状? ...	(142)
143. 如何制作不服生效行政赔偿判决的申诉书?	(144)
144. 如何制作损害行为违法性确认申请书?	(144)
145. 如何制作确认书?	(145)
146. 如何制作不服确认的申诉书?	(147)

(三)

147. 什么是刑事赔偿?	(149)
148. 刑事赔偿责任的项包括哪几个方面?	(150)
149. 对侵犯人身自由权的赔偿,国家赔偿法采用的是什 么? 它同违法原则有什么区别?	(151)
150. 什么是错误的刑事拘留?	(152)
151. 什么是错误逮捕?	(153)
152. 什么是刑讯逼供?	(154)
153. 什么是违法追缴?	(155)
154. 什么是罚金?	(156)
155. 什么是没收财产?	(157)
156. 有罪不赔原则的含义是什么?	(158)
157. 什么是刑事赔偿义务机关先行处理原则?	(160)
158. 刑事赔偿义务机关有哪些?	(161)
159. 国家在哪些情况下,不承担刑事赔偿责任?	(162)

160. 提起刑事赔偿请求必须具备什么条件?	(164)
161. 如何向刑事赔偿义务机关提起赔偿请求?	(166)
162. 赔偿义务机关如何受理刑事赔偿请求?	(167)
163. 什么是刑事确认? 确认有几种形式?	(168)
164. 赔偿义务机关不予确认怎么办?	(170)
165. 如何作出刑事赔偿处理决定?	(171)
166. 什么是刑事赔偿的复议程序? 赔偿法对复议时限有何 规定?	(172)
167. 提起刑事赔偿复议程序的条件有哪些?	(173)
168. 赔偿义务机关作出赔偿决定已超出国家赔偿法规定的 复议时限的,赔偿申请人还有无权利申请复议?	(173)
169. 如何进行复议?	(174)
170. 国家赔偿法对复议的管辖有何规定?	(175)
171. 什么是赔偿机构? 国家赔偿法作了哪些具体规定?	(176)
172. 申请赔偿委员会作出刑事赔偿决定的条件是什么?	(176)
173. 赔偿委员会依照什么程序作出赔偿决定?	(177)
174. 赔偿委员会在审理刑事赔偿案件中,能否要求赔偿义务 机关出庭、出具答辩状? 能否适用调解方式解决?	(178)
175. 怎样制作刑事赔偿决定书?	(178)
176. 赔偿义务机关对法院赔偿委员会的赔偿决定有异议, 怎么办?	(184)
177. 怎样理解刑事赔偿的举证责任?	(185)
178. 国家赔偿法规定了哪些侵犯人身自由权的行为可能引 起刑事赔偿?	(186)
179. 监视居住违法的,国家是否要赔偿?	(186)
180. 被司法机关非法拘禁的,国家是否承担赔偿责任?	

.....	(187)
181. 取保候审违法的,是否引起国家赔偿?	(187)
182. 对免于起诉的人,国家是否承担赔偿责任?	(187)
183. 对被作不起诉处理的人,国家是否承担赔偿责任?	(188)
184. 对轻罪重判,且服刑时间超过改判后刑期的,是否引起 国家赔偿?	(189)
185. 依照审判监督程序再审改判无罪,原判刑罚已经执行的, 是否引起国家赔偿?	(190)
186. 被判缓刑或管制或剥夺政治权利的人,被改判无罪,国 家是否要赔偿?	(191)
187. 违反法定程序羁押的,是否引起国家赔偿?	(191)
188. 对司法机关立案前无羁押手续的关押审查,能否申请国 家赔偿?	(192)
189. 罪犯能否就超期羁押部分申请赔偿?	(193)
190. 有违法行为但不构成犯罪的人被羁押,能否申请国家 赔偿?	(193)
191. 被错误羁押的受害人已死亡的,国家是否要给予赔偿?	(194)
192. 犯罪嫌疑人死亡后,被作撤案处理或不诉处理或不予 科刑的,国家是否存在承担赔偿责任的情况?	(195)
193. 对于刑讯逼供等暴力行为造成公民身体伤害或死亡的, 国家是否承担赔偿责任?	(195)
194. 司法机关工作人员在刑事诉讼过程中使用武器、警械造 成公民身体伤害或死亡的,国家是否都承担赔偿责任?	(196)
195. 警察防卫过当的,国家是否承担赔偿责任?	(198)
196. 什么是错判? 什么情况下的错判会引起国家赔偿?	(198)

197. 对无罪被错判枪决的人,如何进行赔偿? (199)
198. 国家赔偿法第 17 条“法律规定的其他情形”指哪些?
..... (200)
199. 什么情况下,国家对无刑事责任能力的人有罪羁押要负
赔偿责任? (200)
200. 被其他关押人员殴打致伤致残的,能否申请国家赔偿?
..... (201)
201. 犯罪嫌疑人在被关押期间自伤自残的,能否申请国家
赔偿? (201)
202. 犯罪嫌疑人在被关押期间因自然疾病引起严重后果的,
能否申请国家赔偿? (202)
203. 如何理解“公民故意作虚伪供述”? (202)
204. 如何认定国家赔偿法第 15 条中的“暴力致伤致死的
行为”? (203)
205. 如何认定违法使用武器、警械的行为? (205)
206. 只有释放证明,无结案文书,能否申请赔偿? (207)
207. 对于几个司法机关共同侵权的,受害人如何申请国家赔
偿? (207)
208. 公安机关错误拘留后,检察机关又错误批捕的,受害人
应向哪个机关申请赔偿? (208)
209. 对扣押、冻结或追缴的不属于认定罪刑所涉及的财产,
能否申请赔偿? (208)
210. 怎样计算羁押人身自由的赔偿数额? 是否要扣除星期天?
..... (209)
211. 单位已补发错误羁押期间工资的,可否再申请国家赔偿?
..... (209)
212. 赔偿请求人能否在向检察机关申请侵犯人身自由权的
赔偿时,一并就公安机关的财产侵权申请赔偿? (210)
213. 司法机关错误扣划款物已被返还有关单位,现此单位已

破产或濒临破产,受害人应向谁提出财产权受侵害的赔偿申请?	(210)
214. 国家机关工作人员在执行上级命令或决定时造成损害侵权,并导致国家赔偿责任发生的,如何确定赔偿义务机关?	(211)
215. 什么是刑事追偿? 什么情况下司法机关可以行使刑事追偿权?	(212)
216. 如何理解民事诉讼、行政诉讼过程中的赔偿责任?	(214)
217. 对人民法院及其工作人员在民事诉讼、行政诉讼中哪些违法行为,国家应承担赔偿责任? 适用何种程序? ...	(214)
218. 哪些是妨害民事诉讼的行为?	(217)

附 录

1. 中华人民共和国国家赔偿法	(220)
2. 关于《中华人民共和国国家赔偿法(草案)》的说明	(229)
3. 国家赔偿费用管理办法	(233)
4. 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害范围问题的批复	(236)
5. 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	(237)
6. 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	(238)
7. 最高人民法院关于审理行政赔偿案件若干问题的规定	(243)
8. 最高人民法院关于一审判决有罪二审改判无罪的赔偿案件如何适用法律问题的复函	(249)
9. 最高人民法院关于张秀英等四人申请国家赔偿一案请示的批复	(249)

10. 最高人民法院赔偿委员会关于王栋损害赔偿应如何适用法律问题的批复·····	(250)
11. 最高人民法院赔偿委员会关于郑传振申请赔偿案请示的批复·····	(250)
12. 最高人民法院赔偿委员会关于如何处理石晓丽等五人请求赔偿一案的批复·····	(251)
13. 最高人民法院、最高人民检察院关于办理人民法院、人民检察院共同赔偿案件若干问题的解释·····	(252)
14. 最高人民检察院关于人民检察院刑事赔偿工作暂行规定·····	(253)
15. 司法部关于司法行政机关行政赔偿、刑事赔偿办法···	(259)
16. 公安部关于公安机关贯彻实施《国家赔偿法》有关问题的通知·····	(265)
17. 国家统计局关于对职工日平均工资计算问题的复函·····	(267)
18. 中华人民共和国宪法(节录)·····	(268)
19. 中华人民共和国民法通则(节录)·····	(268)
20. 中华人民共和国行政诉讼法·····	(273)
21. 最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国行政诉讼法》若干问题的意见(试行)·····	(286)
22. 行政复议条例·····	(303)
23. 中华人民共和国逮捕拘留条例·····	(313)
24. 中华人民共和国治安管理处罚条例(节录)·····	(315)
25. 最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家安全部、司法部关于人民警察执行职务中正当防卫的具体规定·····	(316)
26. 中华人民共和国邮政法(节录)·····	(317)
27. 中华人民共和国海关法(节录)·····	(318)
28. 中华人民共和国海港管理暂行条例(节录)·····	(318)