

法学本科教材

国家赔偿法教程

薛刚凌 主编



中国政法大学出版社

410037

11923
X 95
法学本科教材

国家赔偿法教程

主 编 薛刚凌

主 编：薛刚凌

副主编：关 平

撰稿人：（以姓氏笔画为序）



中国政法大学出版社

DU48/18

书 名 国家赔偿法教程

主 编 薛刚凌

责任编辑 李文彬

出版发行 中国政法大学出版社

经 销 全国各地新华书店

承 印 北京市巨山印刷厂

850×1168 32开本 10印张 246千字

1997年7月第1版 1997年7月第1次印刷

ISBN 7-5620-1570-8/D·1529

印数：0,001-6,000册 定价：10.00元

社址：北京市海淀区西土城路（原学院路）25号

邮编：100088 **电话：**62229803

声明：1. 版权所有，侵权必究

2. 如有缺页、倒装，由本社发行科负责退换。

法学本科教材编审委员会

主 任：赵相林

副主任：江兴国 率蕴铤 李玺文

委 员：(以姓氏笔划为序)

马秋枫 王传丽 江兴国 任中杰

许 清 宋振国 李玺文 赵相林

徐 波 常绍舜 率蕴铤 黄 莉

隋彭生 裴广川

秘 书：徐 波 (兼) 黄 莉 (兼)

序 言

中华人民共和国国家赔偿法的颁布，是我国法制建设上的重要里程碑。国家赔偿制度的建立和完善对保障公民、法人和其他组织的合法权益、促进依法治国等具有十分重要的意义。为满足教学的需要，中国政法大学行政法教研室积多年的教学经验与科研成果，集体编写了《国家赔偿法教程》一书。

全书分总论和分论2编，共15章。总论编阐述了国家赔偿的基本原理及基本制度，分论编分别对行政赔偿和司法赔偿等具体问题进行了探讨。本书具有以下特点：第一，系统性，比较全面系统地阐述了国家赔偿法的理论和实践问题，内容充实，编排合理。第二，新颖性，从一个新的角度，新的视野对国家赔偿法的基本问题进行研究，提出了一些具有参考价值的观点。第三，注重理论联系实际，针对国家赔偿实践中存在的疑难问题，力求从理论上予以分析和解决。

由于国家赔偿制度在我国尚处在初步发展阶段，无论在理论上或是在实践方面都不是十分成熟，加之我们水平有限，因而错误疏漏之处在所难免，敬祈读者指教。

本书在编写和出版过程中，得到中国政法大学法律系、中国政法大学教材编写委员会及中国政法大学出版社的大力支持，在此谨致诚挚的谢意！

作 者

1996年12月

目 录

总 论 编

第一章 国家赔偿概述	(3)
第一节 国家赔偿的涵义	(3)
一、国家赔偿的概念.....	(3)
二、国家赔偿的界限.....	(5)
三、国家赔偿的性质.....	(7)
四、国家赔偿的意义	(11)
第二节 国家赔偿的基础	(12)
一、理论基础	(12)
二、宪法基础	(14)
三、实践基础	(16)
第三节 国家赔偿法	(17)
一、国家赔偿法的涵义	(17)
二、国家赔偿法的渊源	(19)
三、国家赔偿法的特点	(21)
四、国家赔偿法的作用	(22)
第四节 国家赔偿法学	(23)
一、国家赔偿法学的研究对象	(23)
二、国家赔偿法学与其他法学学科的关系	(24)
第二章 国家赔偿的历史发展	(26)

第一节 国家赔偿的产生条件	(26)
第二节 西方国家赔偿的历史发展	(28)
一、法国国家赔偿的历史发展	(29)
二、德国国家赔偿的历史发展	(31)
三、英国国家赔偿的历史发展	(32)
四、美国国家赔偿的历史发展	(33)
五、日本国家赔偿的历史发展	(34)
第三节 中国国家赔偿的历史发展	(36)
第三章 国家赔偿归责原则及构成要件	(41)
第一节 国家赔偿归责原则	(41)
一、归责原则的涵义	(41)
二、归责原则的设定	(44)
三、归责原则的适用	(48)
第二节 国家赔偿责任的构成要件	(53)
一、责任构成要件的涵义与特点	(53)
二、责任构成要件 (一): 损害事实	(54)
三、责任构成要件 (二): 侵权行为主体	(57)
四、责任构成要件 (三): 执行职务的行为违法	(60)
五、责任构成要件 (四): 因果关系	(63)
第四章 赔偿主体	(69)
第一节 赔偿主体概述	(70)
一、赔偿主体的概念	(70)
二、赔偿主体的演变	(71)
第二节 国外赔偿主体制度	(76)
一、法国赔偿主体制度	(77)
二、英国赔偿主体制度	(78)
三、美国赔偿主体制度	(80)
第三节 我国赔偿主体的设定	(81)

一、《国家赔偿法》颁布前的情况	(81)
二、赔偿主体的规定	(83)
第五章 国家赔偿范围	(85)
第一节 国家赔偿范围概述	(85)
一、国家赔偿范围的概念	(85)
二、确定国家赔偿范围的意义	(87)
第二节 国家赔偿范围的设定标准	(88)
一、行为标准	(89)
二、损害标准	(90)
第三节 国家赔偿范围的法律规定	(91)
一、国家赔偿范围的法律规定	(91)
二、国家不予赔偿的几类特殊情况	(93)
第六章 国家赔偿程序	(99)
第一节 国家赔偿程序	(99)
一、国家赔偿程序的概念	(99)
二、国家赔偿程序的特点	(100)
第二节 涉外国家赔偿与程序	(102)
一、涉外国家赔偿的涵义	(102)
二、涉外国家赔偿的对等原则	(104)
三、涉外国家赔偿程序	(105)
第七章 国家赔偿方式和计算标准	(106)
第一节 国家赔偿方式	(106)
一、赔偿方式概述	(106)
二、金钱赔偿	(108)
三、返还财产	(110)
四、恢复原状	(111)
五、国家赔偿的其他方式	(112)
第二节 国家赔偿的计算标准	(115)

一、确定计算标准的原则·····	(115)
二、人身权损害赔偿的计算标准·····	(117)
三、财产权损害赔偿的计算标准·····	(121)
第三节 国家赔偿费用·····	(122)
一、国家赔偿费用的来源·····	(122)
二、国家赔偿费用的支付与管理·····	(124)

分 论 编

第八章 行政赔偿概述 ·····	(131)
第一节 行政赔偿的涵义·····	(131)
一、行政赔偿的概念·····	(131)
二、行政赔偿在国家赔偿中的地位·····	(133)
第二节 行政赔偿的界限·····	(135)
一、行政赔偿与行政诉讼·····	(135)
二、行政赔偿与司法赔偿·····	(138)
第三节 行政赔偿归责原则及构成要件·····	(140)
一、行政赔偿的归责原则·····	(140)
二、行政赔偿责任的构成要件·····	(140)
第九章 行政赔偿范围 ·····	(146)
第一节 行政赔偿范围概述·····	(146)
一、行政赔偿范围的涵义·····	(146)
二、行政赔偿范围的法律规定·····	(147)
三、行政赔偿范围涉及几类特殊行为·····	(147)

第二节 人身权损害赔偿·····	(150)
一、人身自由权损害赔偿·····	(151)
二、生命健康权损害赔偿·····	(154)
第三节 财产权损害赔偿·····	(155)
一、财产罚损害赔偿·····	(156)
二、能力罚损害赔偿·····	(157)
三、违法对财产采取强制措施的损害赔偿·····	(158)
四、违法征收损害赔偿·····	(159)
五、其他违法行为造成的财产损害赔偿·····	(160)
第四节 行政赔偿的免责范围·····	(160)
一、因个人行为造成损害免除国家行政 赔偿责任·····	(161)
二、因自己行为致使损害发生免除国家行政 赔偿责任·····	(161)
三、法律规定的其他情形·····	(162)
第十章 行政赔偿的请求人和赔偿义务机关·····	(166)
第一节 行政赔偿请求人·····	(166)
一、行政赔偿请求人的概念·····	(166)
二、行政赔偿请求人的资格·····	(168)
三、行政赔偿请求人的范围·····	(170)
第二节 行政赔偿义务机关·····	(172)
一、行政赔偿义务机关的概念·····	(172)
二、行政赔偿义务机关的设定原则·····	(173)
三、行政赔偿义务机关的具体规定·····	(174)
第三节 行政追偿制度·····	(178)
一、行政追偿概述·····	(178)
二、行政追偿的性质·····	(179)
三、行政追偿的条件·····	(180)

第十一章 行政赔偿程序	(184)
第一节 行政赔偿程序概述	(184)
一、各国行政赔偿程序简介.....	(184)
二、我国行政赔偿的特点.....	(186)
第二节 行政赔偿的行政程序	(187)
一、赔偿义务机关先行处理程序.....	(188)
二、行政复议处理程序.....	(193)
第三节 行政赔偿的司法程序	(194)
一、行政赔偿诉讼的法律适用.....	(195)
二、行政赔偿诉讼程序中的几项具体内容.....	(197)
第四节 行政追偿程序	(201)
一、追偿的时效.....	(201)
二、被迫偿人的确定.....	(202)
三、追偿的具体方式.....	(202)
第十二章 司法赔偿概述	(205)
第一节 司法损害	(205)
一、司法损害的涵义.....	(205)
二、司法损害的种类.....	(206)
三、司法损害产生的原因.....	(208)
四、司法损害赔偿的必要性.....	(209)
第二节 司法赔偿	(211)
一、司法赔偿的概念.....	(211)
二、司法赔偿的特点.....	(212)
三、司法赔偿的立法形式.....	(214)
第三节 司法赔偿归责原则及构成要件	(215)
一、司法赔偿的归责原则.....	(215)
二、司法赔偿责任的构成要件.....	(220)
第十三章 司法赔偿范围	(225)

第一节 司法赔偿范围概述·····	(225)
一、司法赔偿范围的涵义·····	(225)
二、司法赔偿范围的确定标准·····	(226)
第二节 对侵犯人身权的刑事赔偿·····	(227)
一、对于错误拘留的赔偿·····	(228)
二、对错误逮捕的赔偿·····	(229)
三、无罪错判, 原判刑罚已执行的赔偿·····	(229)
四、刑讯逼供的赔偿·····	(230)
五、暴力行为或唆使暴力行为的赔偿·····	(231)
六、违法使用武器警械造成损害的赔偿·····	(233)
第三节 对侵犯财产权的刑事赔偿·····	(233)
一、违法对财产采取强制措施·····	(234)
二、依审判监督程序再审改判无罪, 原判罚金、 没收财产已经执行的·····	(235)
第四节 刑事赔偿的免责范围·····	(236)
一、受害人故意引起导致关押或被判罚的, 国家不承 担赔偿责任·····	(236)
二、依照刑法规定不负刑事责任的人被羁押的, 国家 不承担赔偿责任·····	(237)
三、对依照《刑事诉讼法》规定不追究刑事责任的人 实施了羁押的, 国家不承担赔偿责任·····	(238)
四、司法工作人员个人行为导致的损害, 国家不承担 赔偿责任·····	(238)
第五节 民事、行政诉讼中的国家赔偿·····	(239)
一、人民法院在民事、行政诉讼中违法采取对妨害诉 讼的强制措施造成的损害应予以赔偿·····	(239)
二、违法采取保全措施造成的损害国家应当予以赔偿 ·····	(240)

三、对判决、裁定及其他生效法律文书执行错误造成的损害, 国家应予赔偿	(240)
第十四章 司法赔偿的请求人和赔偿义务机关	(244)
第一节 司法赔偿的请求人	(244)
一、司法赔偿请求人的概念	(244)
二、司法赔偿请求人的特征	(245)
三、司法赔偿请求人资格的取得与转移	(246)
第二节 司法赔偿义务机关	(248)
一、国外司法赔偿义务机关的不同模式	(248)
二、我国司法赔偿义务机关的模式选择及原因	(249)
三、司法赔偿义务机关的具体确定	(250)
第三节 司法追偿制度	(251)
一、司法追偿与追偿权	(251)
二、司法追偿权存在的理论基础	(251)
三、司法机关行使追偿权的条件	(252)
第十五章 司法赔偿程序	(257)
第一节 司法赔偿程序概述	(257)
一、司法赔偿只能单独提出请求	(258)
二、司法赔偿最终由人民法院解决	(259)
三、赔偿委员会解决司法赔偿适用的是非诉讼程序	(259)
第二节 司法赔偿义务机关处理程序	(259)
一、确认途径	(259)
二、赔偿义务机关处理程序	(262)
第三节 司法赔偿的复议程序	(264)
一、司法赔偿复议程序的涵义与特点	(264)
二、司法赔偿复议机关	(265)
三、司法赔偿复议程序	(265)

第四节 赔偿委员会的决定程序.....	(266)
一、赔偿委员会的受案范围.....	(266)
二、赔偿委员会的组成.....	(267)
三、赔偿委员会决定程序.....	(267)
附录（一）	(270)
附录（二）	(272)
附：	(283)
附录（三）	(287)

总 论 篇

第一章 国家赔偿概述

国家赔偿，从一般的意义上说，是对国家权力活动中的侵权行为，由国家承担赔偿责任的法律制度。与历史悠久的民事赔偿相比，国家赔偿只不过一百多年的历史。但由于现代科技的发展，国家权力的扩张，国家侵权的机会和可能性增大，国家赔偿也就变得十分重要，它对社会的稳定与发展以及对国家的民主和法制建设都有着十分重大的意义。因此，学习和掌握国家赔偿的基本原理和内容是十分必要的。

第一节 国家赔偿的涵义

一、国家赔偿的概念

在当代世界上，许多国家都已建立起国家赔偿制度，但由于各国的历史、文化、政治等社会背景的差异，国家赔偿制度也呈现出多样化。在我国，国家赔偿是指国家机关及其工作人员违法行使职权，侵犯公民、法人或其他组织的合法权益并造成损害，由国家承担赔偿责任的制度。这一概念包含了以下四层意思：

第一，国家赔偿的主体是国家，即国家赔偿责任由国家承担。国家是一个抽象的概念，但同时也是一个责任实体。具体表现在：首先，国家赔偿是国家对受国家侵权行为侵害的相对人所给予的赔偿。虽然，具体的赔偿事务是由法定赔偿义务机关来负责的，但