



打官司丛书

怎样

怎样寻求 国家赔偿

李飞坤 周建明 叶 娅 王莉莉

DAIGUANSSUGON
FUYA



河海大学出版社

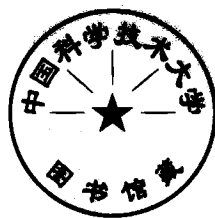
431817

12923

L23

怎样寻求国家赔偿

李飞坤 叶 娅 著
周建明 王莉莉



河海大学出版社

DV24/24

责任编辑:张 伟

怎样寻求国家赔偿

李飞坤 叶 娅

周建明 王莉莉

出版发行:河海大学出版社

(地址:南京西康路1号 邮编:210098)

经 销:江苏省新华书店

印 刷:临汾市新华印刷厂

(地址:山西省临汾市解放西路60号 邮编:041000)

开本 787×1092 毫米 1/32 印张:9.75 字数:220 千字

1996 年 3 月第 1 版 1996 年 10 月第 2 次印刷

印数:15,000—25,000 册

ISBN 7-5630-0872-1/D·65

定价:11.00 元

河海版图书若有印刷装订错误,可向承印厂调换

怎样寻求
国家赔偿

李佩佑

目 录

(一)

1、什么是国家赔偿法？	(1)
2、国家赔偿法的意义和作用是什么？	(1)
3、国家赔偿的法律规范有哪几种？	(4)
4、什么是国家赔偿责任？	(5)
5、国家赔偿与民事赔偿的区别是什么？	(6)
6、国家赔偿与国家补偿的区别是什么？	(8)
7、具备哪些条件的受害人才具有取得国家赔偿的权利？	(9)
8、我国国家赔偿法的特色是什么？	(10)
9、国家侵权赔偿责任的构成要件有哪几方面？	(13)
10、什么是职务行为主体？	(16)
11、什么是职务违法行为？	(16)
12、侵权所致损害的内容包括哪些？	(18)
13、国家赔偿采取什么方式？	(21)
14、什么是金钱赔偿？	(23)
15、什么是恢复原状？	(24)
16、什么是返还财产？	(25)
17、我国国家赔偿标准的确定原则是什么？	(26)
18、侵犯人身自由的赔偿标准是什么？	(28)

19、致人死亡的赔偿标准是什么？	(29)
20、人身损害的赔偿标准是什么？	(30)
21、如何确定财产被损坏、灭失或拍卖的赔偿标准？ ...	(31)
22、如何确定违法吊销许可证和执照、责令停产停业造成损失的赔偿标准？	(32)
23、国家赔偿费用来源何处？	(32)
24、什么是国家赔偿的拨款与支付？	(33)
25、对名誉权、荣誉权的损害如何补救？	(34)
26、国家赔偿的时效包括哪些内容？	(36)
27、什么是时效中止？	(37)
28、什么是时效中断？	(38)
29、什么是时效延长？	(39)
30、什么是请求时效？	(39)
31、什么是涉外国家赔偿及涉外国家赔偿的原则？	(41)
32、什么是赔偿法的空间效力？	(42)
33、什么是赔偿法的时间效力？	(42)
34、赔偿法对人的效力如何？	(43)
35、请求国家赔偿是否要缴纳费用？ 所得赔偿费是否要 纳税？	(44)
36、如何认定与行使职权有关的行为？	(45)
37、如何认定与行使职权无关的行为？	(46)
38、追偿的条件是什么？	(48)
39、如何确定追偿金额？	(50)
40、追偿一般采取什么程序？	(50)
41、什么是消除影响、恢复名誉？	(51)
42、什么是赔礼道歉？	(52)
43、什么是赔偿请求权？	(52)

- 44、什么是共同赔偿义务机关? (53)
- 45、请求人请求国家赔偿的时效期间如何起算? (54)
- 46、我国国家赔偿法何时生效?对本法生效前发生的违法行使国家职权造成损害的行为,国家是否依照本法承担赔偿责任? (55)
- 47、哪些条件可以引起国家赔偿时效中止?在时效中止的情况下,赔偿请求时效如何计算? (56)
- 48、国家赔偿请求时效具有哪些特征? (58)
- 49、国家赔偿法不溯及既往的内涵是什么? (58)
- 50、如何理解国家赔偿法的效力? (59)
- 51、什么是国家赔偿请求人? (61)
- 52、国家赔偿请求人的范围包括哪些? (62)
- 53、赔偿请求人为多人时如何行使请求权? (66)
- 54、能否通过诉讼代理人请求国家赔偿? (67)
- 55、赔偿请求人是否可以同时提出数项赔偿请求? (70)
- 56、外国人和外国组织请求国家赔偿的规定如何? (70)

(二)

- 57、什么是行政赔偿? (72)
- 58、什么是行政赔偿义务机关?包括哪几类? (74)
- 59、赔偿义务机关在赔偿程序中应当履行哪些义务? (77)
- 60、协商程序包括哪些内容? (77)
- 61、国家对哪些违法行政行为造成的损害承担赔偿责任? (80)
- 62、什么是违法行政拘留? (83)

- 63、错误地使用了劳动教养措施怎么办? (84)
- 64、什么是违法收容教养? (86)
- 65、什么是违法收容审查? (87)
- 66、什么是违法强制隔离治疗? (88)
- 67、什么是违法强制戒毒? (89)
- 68、什么是违法拘禁? (89)
- 69、如何理解以殴打等暴力行为或唆使他人以殴打等
暴力行为造成公民伤亡的行政侵权行为? (90)
- 70、怎样的行为构成违法使用武器、警械的行为? (91)
- 71、如何界定引起行政赔偿的侵犯财产权的违法行为?
..... (92)
- 72、行政机关怎样违法实施财产性行政处罚会引起国家
赔偿? (93)
- 73、对财产采取强制措施包括哪些形式? 行政机关违法
采取了这些措施是否要承担赔偿责任? (95)
- 74、什么是违法征收税款? (99)
- 75、侵犯公民和企业的法定经营自主权造成损害是否
引起国家赔偿? (99)
- 76、行政机关工作人员能否就行政机关违法的行政处分
造成的财产损害要求国家赔偿? (100)
- 77、什么是违法征收规费? (101)
- 78、什么是违法征收土地? (101)
- 79、什么是违法征收物品? (102)
- 80、摊派费用是否要承担国家赔偿责任? (102)
- 81、国家不承担行政赔偿责任的情形主要有哪些? ... (104)
- 82、受害人有过错或违法是否必然排除国家赔偿? ... (105)
- 83、国家赔偿法第3条第五项和第4条第四项中的其

他违法行为是否包括行政机关及其工作人员的不作为行为？	(105)
84、什么是行政赔偿程序？	(107)
85、如何理解行政先行处理的原则？	(108)
86、提起行政赔偿请求有哪些方式？	(109)
87、赔偿请求人获得行政赔偿的途径有哪些？	(109)
88、赔偿义务机关如何受理申请？	(110)
89、赔偿义务机关如何拒绝申请？	(111)
90、什么是赔偿请求书？如何制作？	(111)
91、什么是国家赔偿法中的违法？	(114)
92、违法归责原则的内涵是什么？	(114)
93、赔偿义务机关被撤销的，由谁作为赔偿义务机关？	(116)
94、什么是行政赔偿诉讼？	(117)
95、单独提起行政赔偿诉讼应当具备何种条件？	(117)
96、如何在行政诉讼中附带提起行政赔偿诉讼？	(118)
97、具备哪些条件可提起行政赔偿之诉？	(119)
98、什么是行政复议？	(121)
99、如何制作协议书？	(123)
100、如何制作国家赔偿协议事件委托书？	(125)
101、如何制作拒绝赔偿理由书？	(126)
102、如何制作国家赔偿复议申请书？	(131)
103、如何制作国家赔偿复议决定书？	(133)
104、什么是行政赔偿诉讼的管辖？	(135)
105、如何理解行政赔偿诉讼的举证制度？	(135)
106、行政赔偿诉讼的审理程序包括哪些内容？	(137)
107、如何申请执行行政赔偿判决？	(138)

108、行政赔偿诉讼是否可以调解？	(138)
109、行政诉讼与行政赔偿诉讼是否一回事？	(139)
110、国家赔偿法与行政诉讼法规定的行政侵权赔偿的范围相比较，哪个规定的范围更宽？	(140)
111、国家对于在民事诉讼、行政诉讼中的错判是否承担赔偿责任？	(143)
112、行政赔偿诉讼有哪些基本原则？	(145)
113、行政赔偿诉讼的当事人有哪些主要权利？	(146)
114、行政赔偿诉讼有哪些起诉方式？	(146)
115、什么是行政追偿？	(147)
116、如何制作行政诉讼的起诉状？	(151)
117、被诉赔偿义务机关如何制作答辩状？	(153)
118、如何制作行政赔偿判决书？	(153)
119、如何制作不服行政赔偿诉讼一审判决的上诉状？	(159)
120、如何制作不服生效行政赔偿判决的《申诉书》？	(161)
121、什么是致害行为违法性确认申请书？ 如何制作？	(161)
122、什么是致害行为合法性确认书？ 如何制作？	(163)
123、公民不服致害行为合法性确认书的，《申诉书》如何制作？	(164)
124、法人或其他组织不服致害行为合法性确认的《申诉书》如何制作？	(165)

(三)

125、什么是刑事赔偿？	(166)
126、刑事赔偿责任的事项包括哪几个方面？	(167)
127、什么是错误的刑事拘留？	(168)
128、什么是错误逮捕？	(170)
129、什么是刑讯逼供？	(171)
130、什么是追缴？	(172)
131、如何理解依照审判监督程序再审改判无罪？	(174)
132、什么是罚金？	(175)
133、什么是没收财产？	(176)
134、国家在哪些情况下不承担刑事赔偿责任？	(177)
135、刑事赔偿义务机关有哪些？	(179)
136、刑事赔偿义务机关先行处理原则的内容是什么？	(181)
137、如何向刑事赔偿义务机关提起赔偿请求？	(182)
138、如何受理刑事赔偿请求？	(183)
139、如何作出刑事赔偿处理决定？	(184)
140、什么是刑事赔偿的复议程序？	(186)
141、哪些条件可提起复议程序？	(186)
142、如何进行复议程序？	(187)
143、什么是复议决定？	(188)
144、如何确定复议的管辖？	(189)
145、什么是赔偿委员会？	(189)
146、申请作出赔偿决定的法定条件是什么？	(190)
147、赔偿委员会依什么程序作出赔偿决定？	(191)

148、怎样制作赔偿决定书？	(191)
149、赔偿决定的效力怎样？	(193)
150、怎样理解刑事赔偿的举证责任？	(193)
151、国家赔偿法规定的行政赔偿程序与刑事赔偿程序 有何不同？	(194)
152、什么是刑事追偿？	(195)
153、什么是无罪羁押赔偿原则？	(198)
154、有罪不赔原则的含义是什么？	(198)
155、侦查起诉阶段的违法羁押能否获得赔偿？	(200)
156、轻罪重判，且服刑时间超过改判后刑期的是否 赔偿？	(202)
157、监视居住违法的，国家是否承担赔偿责任？	(203)
158、取保候审违法的，国家是否承担赔偿责任？	(204)
159、对于免于起诉的人，国家是否承担赔偿责任？	(204)
160、哪几种情形国家对刑事司法行为不予赔偿？	(205)
161、如何认定暴力致伤致死的行为？	(206)
162、如何认定违法使用武器、警械的行为？	(208)
163、在民事、行政诉讼中，因违法采取了什么强制措施， 国家应承担赔偿责任？	(210)
164、什么是判决执行错误所致损害的赔偿？	(214)
165、哪些行为属于妨害民事诉讼的行为？	(215)

附 录

- 1、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案范围问题的批复·····	(219)
2、中华人民共和国宪法(节录)·····	(220)
3、中华人民共和国民法通则(节录)·····	(221)
4、中华人民共和国治安管理处罚条例(节录)·····	(227)
5、中华人民共和国邮政法(节录)·····	(227)
6、中华人民共和国海关法(节录)·····	(228)
7、中华人民共和国海港管理暂行条例(节录)·····	(229)
8、中华人民共和国民用航空器适航管理条例(节录)·····	(229)
9、中华人民共和国逮捕拘留条例·····	(229)
10、关于人民警察执行职务中正当防卫的具体规定·····	(233)
11、关于在商业贸易活动中发生非法拘禁案件情况的通 报(节录)·····	(234)
12、国家赔偿费用管理办法·····	(236)
13、中华人民共和国国家赔偿法·····	(239)
14、关于《中华人民共和国国家赔偿法(草案)》的说明·····	(249)
15、中华人民共和国行政诉讼法·····	(255)
16、关于《中华人民共和国行政诉讼法(草案)》说明 (节录)·····	(269)
17、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)·····	(270)
18、行政复议条例·····	(289)

(一)

1、什么是国家赔偿法？

从广义上讲，国家赔偿法是国家承担侵权赔偿责任的法律规范的总和。作为成文法，较早见著于德国 1910 年为其公务员承担赔偿责任制定的法律。在国外一些国家，赔偿法大多规定的是行政赔偿、刑事赔偿的单独立法，称为冤狱赔偿法、刑事补偿法等。我国 1954 年宪法确立了国家赔偿原则。1982 年宪法也作了规定，宪法第 41 条规定：“由于国家机关和国家工作人员侵犯公民权利而受到损失的人，有依照法律规定取得国家赔偿的权利。”1994 年 5 月 12 日，八届全国人大常委会第七次会议审议通过了《中华人民共和国国家赔偿法》，该法共六章 35 条，规定于 1995 年 1 月 1 日起施行。我国国家赔偿法是规定国家机关和国家机关工作人员违法行使职权，造成公民、法人和其他组织合法权益的损害，国家所应承担的赔偿责任及受害人行使损害赔偿请求权的法律规范。它包括行政赔偿和刑事赔偿两个部分，其中对赔偿范围、赔偿义务机关和赔偿请求人、赔偿程序以及赔偿方式和计算标准等也作了规定。

2、国家赔偿法的意义和作用是什么？

国家赔偿法的公布与实施，进一步保障了公民的人身权利和财产权利，促进了国家机关及其工作人员依法行使职权，

改进工作,推动廉政建设。为加强社会主义民主和法制,维护社会安定,发展社会主义市场经济提供了良好的社会条件。

国家赔偿法第1条规定:“为保障公民、法人和其他组织享有依法取得国家赔偿的权利,促进国家机关依法行使职权,根据宪法,制定本法。”从国家赔偿法的立法目的可以看到其作用主要有两个:

第一、保障公民、法人和其他组织享有依法取得国家赔偿的权利。

公民是否充分享有宪法规定的权利,这种权利能否得到切实的保护,是衡量一个国家民主政治和法制的标志。我国是社会主义国家,人民是国家的主人。保护人民的合法权益是国家义不容辞的义务。国家机关及其工作人员根据法律授予的职权对社会经济、文化生活等方面进行管理,其最终目的也是为了人民的利益。国家机关及其工作人员违法行使职权,侵犯了公民、法人和其他组织的合法权益,国家有责任予以纠正,对造成的损害,有责任予以赔偿。

长期以来,我国的行政机关、司法机关、纪律检查机关依照党和国家的政策,在纠正冤假错案、纠正违法行政行为、对受害人给予救济等方面,做了大量的工作。但由于缺乏一部统一的、科学的国家赔偿方面的法律制度,赔偿的范围、赔偿的标准、提供赔偿的程序没有规定,无法可依。因此,在实际中存在着受害人大闹的多赔、小闹的少赔、不闹的不赔等问题。国家赔偿法的制定与实施,使公民、法人和其他组织取得国家赔偿的权利得到了有效的保障,使国家在赔偿问题方面有法可依。

第二、促使国家机关依法行使职权。

改革开放以来,我国的法制建设取得了巨大成就,从无法

· 可依到基本有法可依,公民的法律意识增强,这就要求我们的国家机关特别是执法机关要严格依法办事。

近几年来,一切向钱看的思想在一些国家机关和国家机关人员中有所滋长,在少数国家机关和国家工作人员中存在着有令不行,有法不依的现象,存在着以权谋私,贪污受贿,徇私枉法等违法违纪行为。党的十四大报告指出:“廉政建设要靠教育,更要靠法制。”建立国家赔偿制度,使公民、法人和其他组织在合法权利受到国家机关及其工作人员侵害的时候,有权要求该国家机关确认侵权事实,履行赔偿义务,从而促进国家机关依法行使职权。当被请求的国家机关不予确认或者不予赔偿时,受害人可以向其上一级机关申请复议,通过上级机关复议监督,促进下级机关依法行使职权。根据不同的赔偿请求,受害人还可以通过诉讼或者向人民法院赔偿委员会请求作出赔偿决定,从司法监督的角度,促进国家机关依法行使职权。根据国家赔偿法的规定,赔偿义务机关履行赔偿义务后,应当责令有故意或者有重大过失的行政机关工作人员或者受委托的组织或者个人承担部分或者全部赔偿费用;应当向有故意实施刑讯逼供、违法使用武器、警械等侵权行为和在处理案件中有徇私枉法行为的司法机关工作人员追偿部分或者全部赔偿费用。这一规定,有利于国家机关督促其工作人员严格依法办事。

国家赔偿法的制定,是完善我国民主政治制度的重大步骤。它的施行必将对保障公民、法人和其他组织的合法权益,促进国家机关及其工作人员依法行使职权发生重大作用。

3、国家赔偿的法律规范有哪几种?

国家赔偿的法律规范除国家赔偿法外,有关国家赔偿责

任的法律规定还散见于国家部门法及一些单行的法律、法规中。

现行宪法第 41 条第三款规定：“由于国家机关和国家工作人员侵犯公民权利而受到损失的人，有依照法律规定取得赔偿的权利。”

民法通则第 121 条规定：“国家机关或者国家机关工作人员在执行职务中，侵犯公民、法人的合法权益造成损害的，应当承担民事责任。”

行政诉讼法第 68 条规定：“行政机关或行政机关工作人员作出的具体行政行为侵犯了公民、法人或者其他组织的合法权益造成损害的，由该行政机关或者该行政机关工作人员所在的行政机关负责赔偿。”

治安管理处罚条例第 42 条规定：“公安机关对公民给予的治安管理处罚错误的，应当向受处罚人承认错误，退回罚款及没收的财物；对受处罚人的合法权益造成损害的，应当赔偿损失。”

海关法第 54 条规定：“海关在查验进出境货物、物品时，损坏被查验的货物、物品的，应当赔偿实际损失。”

此外，海关法第 18 条、森林法第 37 条、商标法第 40 条、食品卫生法第 39 条、第 40 条、民用航空器适航管理条例、国家建设征用土地条例第 25 条、海港管理暂行条例第 20 条等条文都从不同角度、不同程序上对国家赔偿责任作了一些规定。

4、什么是国家赔偿责任？

国家赔偿责任又称国家侵权赔偿责任，简称国家赔偿。它是指国家机关及其工作人员在执行职务、行使国家管理的过