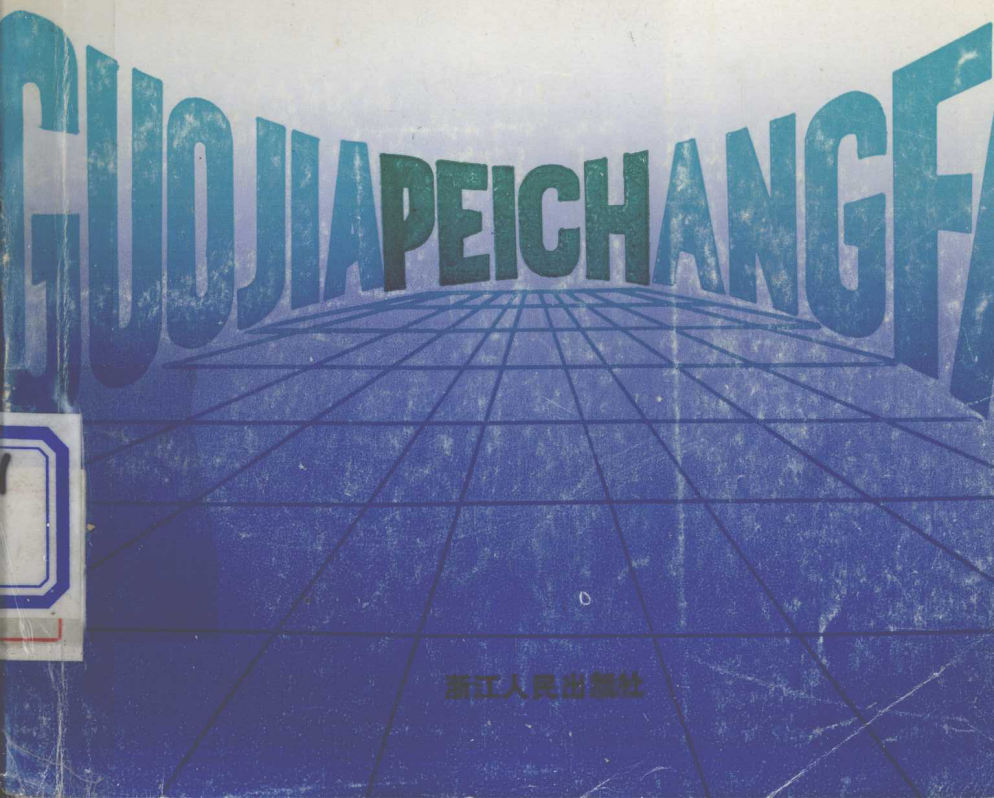


国家赔偿法教程

胡建淼 主编



浙江人民出版社

国家赔偿法教程

主 编 胡建森

副主编 于绍元 邢焯时 宋玉柱

Z0806352

浙江人民出版社

〔浙〕新登字1号

责任编辑：叶国斌 李子才

国家赔偿法教程

主 编 胡建森

副主编 于绍元 邢焯时 宋玉柱

浙江人民出版社出版发行 杭州当代印刷厂印刷
(杭州体育场路347号) (杭州文一路88号)

开本 850×1168 1/32 印张 11 字数 26万 印数 1—3120

1994年10月第1版 1994年10月第1次印刷

ISBN 7-213-01138-3/D·175 定 价：9.80元

主编、副主编简介

胡建淼 男，1957年11月生，浙江省慈溪市人。1982年2月毕业于杭州大学哲学系，1989年6月毕业于中国政法大学研究生院并获行政法硕士学位。现为杭州大学法律系主任、教授，浙江省华夏律师事务所暨浙江省房地产律师事务所主任、律师，中国法学会理事。自1988年以来，共出版《十国行政法——比较研究》、《行政法学原理》等著作38本，发表《有关行政滥用职权的内涵及其表现的学理探讨》等论文40篇，共发表著述300余万字。

于绍元 男，1941年6月生，吉林辽源市人。1965年7月毕业于东北师大中文系。现为浙江省政法管理干部学院副院长、党委副书记、法学教授，省检察学会副会长，浙江省诉讼法学研究会副会长兼秘书长，中国法学会会员。近年来，主要从事诉讼法学、司法文书和犯罪侦查学的教学和科研工作。先后主编或参编《刑事诉讼法教程》等著作30多本，发表论文20余篇。

邢焯时 男，1942年10月生，1965年大学毕业，先后在杭州市中级人民法院、杭州市人大常委会法制工作委员会、中共杭州市委政法委员会、浙江省人民政府法制局工作，现任副局长兼行政法规处处长，浙江省经济法研究会秘书长，浙江省诉讼法学研究会理事。与他人合作编写出版了《行政诉讼法教程》、《行政诉讼代理手册》、《行政复议实用手册》等著作。

宋玉柱 男，大学毕业。任浙江省政法管理干部学院副院长。1986年部队转业，分配到浙江政法专科学校工作，1987年与林博生副教授组建干部培训部（后更名为成人教育处），曾参与编写过法学著作，本书是其中之一。

编者说明

《中华人民共和国国家赔偿法》(以下简称《国家赔偿法》)已于1994年5月12日由第八届全国人民代表大会常务委员会第七次会议通过,中华人民共和国主席第23号令公布。该法共六章三十五条,于1995年1月1日起施行。《国家赔偿法》的制定和颁布,是我国继《中华人民共和国行政诉讼法》(以下简称《行政诉讼法》)之后的又一国家法立法方面的重大举措,标志着我国社会主义民主建设和法制建设的进一步成熟和完善,它对于保障公民、法人和其他组织的合法权益,以及促进国家机关依法行使职权,无疑具有重要的意义。

《国家赔偿法》作为一个宪法性法律,其涉及面远大于1989年的《行政诉讼法》。

出于我国国家赔偿理论与实践的需要,我们在一年前就准备了该书的写作。我国《国家赔偿法》公布后,我们又结合该法条文作了重新改写。我们在写作中遵循了中外结合(结合外国材料写中国)和法理结合(既要阐释法律条文,又要发掘法学理论)的原则。每章附有复习思考题。这些努力,或许可以使该书成为政法院系学生的教材、国家机关工作人员的培训教材、国家赔偿法学理论研究工作者的有益参考资料。

参加本书写作的作者来自于:杭州大学法律系,浙江省政府法制局,浙江政法管理干部学院,浙江省人大法工委,浙江省高级人民法院,浙江省人民检察院,浙江省公安厅,浙江省行政学

院，衢州市人民检察院等。作者分工如下：

第一章：胡建森；

第二章：章剑生；

第三章：朱新力；

第四章：马基；

第五章：丁祖年、汤达金；

第六章：王祺国；

第七章：张志勇、宋玉柱；

第八章：苗青；

第九章：阮方民；

第十章：傅国云；

第十一章：金伟峰；

第十二章：于绍元、蒋瑛；

第十三章：高杰；

第十四章：邢焯时、童剑峰。

全书由胡建森、于绍元、邢焯时、宋玉柱审稿，最后由胡建森统稿。

《国家赔偿法教程》编委会

1994年5月25日于杭州

总 目

- 第 一 章 国家赔偿法导论
- 第 二 章 国家赔偿法历史
- 第 三 章 国家赔偿法指导思想与原则
- 第 四 章 国家赔偿范围
- 第 五 章 国家赔偿责任
- 第 六 章 国家赔偿请求人
- 第 七 章 国家赔偿义务机关
- 第 八 章 行政赔偿程序
- 第 九 章 司法赔偿程序
- 第 十 章 国家赔偿执行程序
- 第十一章 涉外国家赔偿程序
- 第十二章 国家赔偿程序中的证据
- 第十三章 国家赔偿中的求偿
- 第十四章 国家赔偿方式和计算标准

附 《中华人民共和国国家赔偿法》

目 录

第一章 国家赔偿法导论	(1)
第一节 国家赔偿	(1)
一 国家赔偿的概念和特征	(1)
二 国家赔偿的有关区别	(6)
三 国家赔偿的性质	(9)
四 建立国家赔偿制度的作用 and 意义	(14)
第二节 国家赔偿法	(16)
一 国家赔偿法的概念和性质	(16)
二 国家赔偿法的法律依据	(18)
三 国家赔偿法的内容与形式	(21)
四 国家赔偿法律关系	(25)
五 《中华人民共和国国家赔偿法》	(26)
第三节 国家赔偿法的理论基础	(28)
一 国家赔偿法与理论基础	(28)
二 外国国家赔偿法的理论基础	(29)
三 中国国家赔偿法的理论基础	(30)
第四节 国家赔偿法学	(33)
一 国家赔偿法和法学	(33)
二 国家赔偿法学的研究范围	(34)
三 国家赔偿法学的研究方法	(35)
复习思考题	(36)

第二章 国家赔偿法历史	(37)
第一节 国家赔偿法产生的社会条件	(37)
一 经济条件: 商品经济	(37)
二 政治条件: 权利和义务的法律关系	(38)
三 思想条件: 民主、法治观念	(39)
第二节 国家赔偿法的历史与现状	(39)
一 外国国家赔偿法形成的阶段	(39)
二 中国国家赔偿制度的历史	(42)
三 新中国国家赔偿制度	(44)
复习思考题	(51)
第三章 国家赔偿法指导思想与原则	(52)
第一节 国家赔偿法指导思想	(52)
一 国家赔偿法指导思想概述	(52)
二 国家赔偿法指导思想的内容	(52)
第二节 国家赔偿法基本原则概述	(56)
一 国家赔偿法基本原则的概念和特征	(56)
二 确立国家赔偿法基本原则的标准	(57)
第三节 国家赔偿法基本原则分述	(58)
一 职权违法赔偿原则	(58)
二 合法权益损害赔偿原则	(65)
三 责任自负原则	(66)
四 依法赔偿原则	(69)
五 公平合理原则	(72)
复习思考题	(75)
第四章 国家赔偿范围	(76)
第一节 国家赔偿范围的确定原则	(76)
一 行政赔偿和司法赔偿结合的原则	(76)
二 作为违法赔偿和不作为违法赔偿结合的原则	(79)

三 物质赔偿和精神赔偿结合的原则	(82)
第二节 行政赔偿范围	(84)
一 行政赔偿范围概述	(84)
二 行政赔偿范围分述	(85)
第三节 司法赔偿范围	(95)
一 刑事赔偿范围	(96)
二 其他司法赔偿范围	(104)
第四节 国家赔偿排除范围	(105)
一 国家赔偿排除范围概述	(105)
二 行政赔偿排除范围	(106)
三 司法赔偿排除范围	(108)
复习思考题	(110)
第五章 国家赔偿责任	(111)
第一节 国家赔偿责任概述	(111)
一 国家赔偿责任的概念和特征	(111)
二 国家赔偿责任的构成	(113)
第二节 职务侵权行为	(114)
一 职务侵权行为的概念和特征	(114)
二 职务侵权行为的认定	(117)
三 职务侵权行为的种类	(120)
四 需要探讨的两个问题	(124)
第三节 损害事实	(126)
一 损害事实的概念和特征	(126)
二 损害事实的分类	(128)
三 损害事实的认定	(131)
第四节 因果关系	(134)
一 关于因果关系的几种学说	(134)
二 因果关系的认定	(135)
复习思考题	(138)

第六章 国家赔偿请求人 (139)

第一节 国家赔偿请求人的法律地位 (139)

一 国家赔偿请求人法律地位的特征 (139)

二 国家赔偿请求人的权利与义务 (142)

三 与赔偿义务机关的区别 (144)

第二节 国家赔偿请求人资格的认定 (146)

一 认定国家赔偿请求人资格的要件 (146)

二 国家赔偿请求人的种类 (147)

三 共同国家赔偿请求人 (150)

四 国家赔偿中的第三人 (153)

第三节 行政赔偿请求人 (155)

一 行政赔偿请求人的概念和特征 (155)

二 行政赔偿请求人的权利与义务 (156)

三 行政赔偿请求人与行政附带赔偿诉讼原告的区别 (158)

第四节 司法赔偿请求人 (160)

一 刑事赔偿请求人 (160)

二 其他司法赔偿请求人 (163)

复习思考题 (164)

第七章 国家赔偿义务机关 (165)

第一节 国家赔偿义务机关的确认 (165)

一 国家赔偿义务机关的概念 (165)

二 国家赔偿义务机关的确认原理 (167)

第二节 行政赔偿义务机关 (173)

一 行政赔偿义务机关的概念 (173)

二 行政赔偿义务机关的确认 (174)

第三节 司法赔偿义务机关 (177)

一 司法赔偿义务机关的概念 (177)

二 刑事赔偿义务机关 (178)

三 其他司法赔偿义务机关	(185)
复习思考题	(189)
第八章 行政赔偿程序	(190)
第一节 行政赔偿程序概述	(190)
一 行政赔偿程序的概念	(190)
二 行政赔偿程序的几种模式	(191)
三 我国的行政赔偿程序	(193)
第二节 行政赔偿行政处理程序	(194)
一 行政赔偿请求	(194)
二 行政赔偿处理	(195)
三 行政赔偿中的复议问题	(198)
第三节 行政赔偿一审诉讼程序	(199)
一 行政赔偿诉讼的特殊性	(199)
二 管辖与审判机构	(201)
三 起诉与受理	(202)
四 一审审理	(205)
五 调解和判决	(211)
第四节 行政赔偿二审诉讼程序	(214)
一 行政赔偿与二审	(214)
二 行政赔偿上诉的提起与受理	(214)
三 行政赔偿上诉案件的审理与裁判	(217)
第五节 行政赔偿申诉与再审程序	(220)
一 行政赔偿中的申诉与再审	(220)
二 审判监督程序的提起	(221)
三 再审案件的审理判决	(223)
复习思考题	(225)
第九章 司法赔偿程序	(226)
第一节 司法赔偿程序的基本特点	(226)

一	以三类案件为适用范围	(226)
二	以三个阶段为程序过程	(227)
三	以确认侵权为前置程序	(230)
四	以申请与赔偿处理为程序中心内容	(231)
五	以司法审理为特殊处理	(232)
第二节	确认司法侵权事实	(235)
一	赔偿义务机关主动确认司法侵权事实	(235)
二	赔偿请求人要求确认司法侵权事实	(236)
第三节	司法赔偿的申请与赔偿处理	(237)
一	申请司法赔偿的条件	(237)
二	申请与赔偿处理程序	(241)
第四节	司法赔偿的司法审理	(245)
一	司法赔偿的管辖权	(245)
二	司法赔偿的审理组织	(246)
三	司法赔偿的审理程序	(247)
	复习思考题	(251)
第十章	国家赔偿执行程序	(252)
第一节	国家赔偿判决、决定的生效与执行	(252)
一	赔偿判决、决定的生效	(252)
二	赔偿判决、决定的执行	(253)
第二节	国家赔偿执行的条件与方式	(256)
一	国家赔偿执行的条件	(256)
二	国家赔偿执行的方式	(257)
第三节	国家赔偿执行的程序和特点	(259)
一	国家赔偿执行程序的一般规定	(259)
二	国家赔偿执行的具体程序	(260)
三	国家赔偿执行的特点	(264)
	复习思考题	(267)

第十一章 涉外国家赔偿程序	(268)
第一节 涉外国家赔偿概述	(268)
一 涉外国家赔偿的涵义	(268)
二 涉外国家赔偿的特征	(269)
三 涉外国家赔偿的种类	(270)
第二节 涉外国家赔偿的原则	(272)
一 国家主权原则	(272)
二 同等原则	(273)
三 对等原则	(273)
四 信守国际条约原则	(274)
五 使用我国通用语言文字原则	(275)
六 委托中国律师原则	(276)
第三节 涉外国家赔偿的法律适用	(276)
一 国内法的适用	(276)
二 国际条约和国际惯例的适用	(278)
复习思考题	(279)

第十二章 国家赔偿程序中的证据	(280)
第一节 国家赔偿程序中证据的概述	(280)
一 国家赔偿程序中证据的概念	(280)
二 国家赔偿程序中证据的特征	(280)
第二节 国家赔偿程序中证据的种类	(282)
一 书 证	(282)
二 物 证	(283)
三 视听资料	(283)
四 证人证言	(283)
五 当事人的陈述	(284)
六 鉴定结论	(285)
七 勘验笔录	(285)
第三节 国家赔偿程序中的举证责任	(286)

一 举证责任的概念.....	(286)
二 举证责任的分配原则.....	(287)
三 举证责任的具体分担.....	(289)
复习思考题	(290)
第十三章 国家赔偿中的求偿	(291)
第一节 国家求偿权概述	(291)
一 国家求偿与国家赔偿.....	(291)
二 国家求偿制度的历史发展.....	(294)
三 国家求偿权的理论基础.....	(295)
四 我国法律对求偿制度的规定.....	(399)
第二节 国家求偿的种类及求偿条件	(300)
一 国家求偿的种类.....	(300)
二 行使求偿权的条件.....	(301)
第三节 行使求偿权的程序	(303)
一 求偿权人和被求偿人.....	(303)
二 求偿权人对被求偿人的审查.....	(304)
三 求偿权人作出求偿决定.....	(305)
第四节 国家求偿的范围、标准和时效	(305)
一 国家求偿的范围和标准.....	(305)
二 国家行使求偿权的时效.....	(307)
复习思考题	(307)
第十四章 国家赔偿方式和计算标准	(309)
第一节 国家赔偿方式	(309)
一 国家赔偿方式的设立.....	(309)
二 支付赔偿金.....	(311)
三 返还财产和恢复原状.....	(312)
第二节 国家赔偿的计算标准	(313)
一 计算标准的设立.....	(313)

二 侵犯人身自由的赔偿标准.....	(315)
三 侵犯生命健康权的赔偿标准.....	(316)
四 侵犯财产权造成损害的赔偿标准.....	(320)
复习思考题	(320)
附 《中华人民共和国国家赔偿法》	(322)

第一章

国家赔偿法导论

第一节 国家赔偿

一、国家赔偿的概念和特征

国家赔偿法是有关国家赔偿的法律。因此，国家赔偿理应成为国家赔偿法以及以此为基础的国家赔偿学的研究起点。然而，对于“国家赔偿”，无论在用词上还是涵义上，在世界各国的立法或法学研究中不甚一致。除“国家赔偿”一词外，“政府赔偿”、“国家责任”、“政府责任”、“联邦侵权责任”、“王权责任”、“国家侵权”、“损害赔偿”、“赔偿责任”等被广泛采用。不同的用词，或许能代表同一种概念；但同一种概念，未必反映同一种涵义。例如：在美国，国家赔偿限指联邦政府的侵权赔偿责任，并受 1946 年《联邦侵权赔偿法》支配；在英国，国家赔偿系指王权（英王）责任之一^①，并受 1947 年《王权诉讼法》的调整；在日本，根据 1947 年《国家赔偿法》^② 的规定精神，国家赔偿系指国家或公共团体对因行政上的违法行为造成的损害进行的赔偿。

目前，世界各国对于“国家赔偿”的用词和定义存在差异，我们不可过份指责，因为这取决于许多客观原因。周汉华、何峻在

① 英国王权责任此外还包括契约责任、返还责任和补偿责任。

② 日本昭和 22 年法律第 125 号。