

B A N A N
Y I B E N Q U A N

办 案 一 本 全

国 家 赔 偿 案 件

GUO JIA PEI CHANG
A N J I A N

中国法制出版社

- ● 理解与适用
- ● 典型案例
- ● 司法实践疑难问题点
- ● 法律文书和常用图表
- ● 主要法律文件索引

办
案

一
本
全



国家赔偿案件

中国法制出版社

图书在版编目(CIP)数据

国家赔偿案件/中国法制出版社编. —北京:
中国法制出版社, 2005. 6

(办案一本全)

ISBN 7-80182-616-7

I. 国… II. 中… III. 国家赔偿-法律法规-案件汇编
IV. D920.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2005)第 044798 号

办案一本全

国家赔偿案件

GUOJIA PEICHANG ANJIAN

经销/新华书店

印刷/河北省三河市汇鑫印务有限公司

开本/787×960 毫米 16

版次/2005 年 6 月第 1 版

印张/29.25 字数/498 千

2005 年 6 月印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 7-80182-616-7

定价:47.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真:66070041

网 址:<http://www.zgfzs.com>

市场营销部电话:66033393

编辑部电话:66070042

读者俱乐部电话:66026596

邮购部电话:66033288

编辑说明

“《办案一本全》丛书”融合了我社长期以来一直为读者所青睐的“典型案例与法律适用”、“办案依据丛书”、“法律一本通”三套丛书的精华，独创法律理解与适用、典型案例评析、司法疑难解答、常用文书图表与法律文件索引五合一的编排体例，旨在为读者迅速掌握法律规定、高效办理案件提供较为全面的参考。

本书五个部分体例上相互独立、各有特点，内容上相互关联、互有映照。

◆第一部分：以该类案件重要法律的条文为主线，逐条标注其他相关法律法规司法解释及规章的规定，旨在为读者提供关联规定的精要介绍，方便广大读者以主体法为核心查找法条，满足读者全面了解并应用法律条文规定作为办案依据的需要。同时逐条归纳条文主旨，帮助读者准确掌握法条核心，避免适用法条的失误。此外，书中对一些重要的法条以旁注的形式给予扩展说明，若涉及到第二、三、四部分的相关案例、疑难问题和文书图表，则在相应法条旁标明，以使读者更深入理解法律的规定，作为援引的参考。

◆第二部分：“例以辅律”，本部分精选了该类案件的部分真实案例，以问题提示的形式归纳出每个案例的要旨，并对案例进行点评，以达到以案说法的目的，为读者办案提供借鉴。

◆第三部分：对该类案件实践操作中的疑难及热点问题探讨剖析，有针对性地提出对有关法律问题的理解及实际操作的方法，为读者办案提供解疑释惑的思路。

◆第四部分：收集了与该类案件相关的常用法律文书、常用图表和办事流程，以辅助读者高效办理该类案件。

◆第五部分：列明该类案件所涉及的法律文件目录，以便读者使用时快速查找相关文件的完整规定，提高办案工作效率。

在编辑的过程中，我们得到了许多法官、检察官、警官、律师等专业人士和学者的大力支持和帮助，在此表示诚挚谢意！我们衷心希望这套丛书能为法律实践经验的积累、总结和传播略尽绵薄之力！

由于编者水平有限，缺陷之处，敬请指正，也期待广大读者的回应（书后附“读者调查问卷”）！

中国法制出版社
2005年6月

本书使用指南

第一部分使用说明

第一部分 理解与适用

(二)红色叉形灯或者箭头灯亮时,禁止本车道车辆通行。

第四十一条 方向指示信号灯的箭头方向向左、向上、向右分别表示左转、直行、右转。

第四十二条 闪光警告信号灯为持续闪烁的黄灯,提示车辆、行人通行时注意瞭望,确认安全后通过。

第四十三条 道路与铁路平面交叉道口有两个红灯交替闪烁或者一个红灯亮时,表示禁止车辆、行人通行;红灯熄灭时,表示允许车辆、行人通行。

第二十七条 【铁路道口的警示标志】铁路与道路平面交叉的道口,应当设置警示灯、警示标志或者安全防护设施。无人看守的铁路道口,应当在距道口一定距离处设置警示标志。

关联规定:

①《中华人民共和国道路交通安全法实施条例》(2004年4月28日)**第四十三条** 道路与铁路平面交叉道口有两个红灯交替闪烁或者一个红灯亮时,表示禁止车辆、行人通行;红灯熄灭时,表示允许车辆、行人通行。

第二十八条 【道路交通信号的保护】任何单位和个人不得擅自设置、移动、占用、损毁交通信号灯、交通标志、交通标线。

道路两侧及隔离带上种植的树木或者其他植物,设置的广告牌、管线等,应当与交通设施保持必要的距离,不得遮挡路灯、交通信号灯、交通标志,不得妨碍安全视距,不得影响通行。

对重难点法条的扩展说明

【编者按】

火车是在铁路上高速行驶的工具,铁路与道路平面交叉的道口容易发生事故,必须加强这种道口的安全管理。依照本条规定,在铁路与道路平面交叉的道口,应当设置警示灯、警示标志或者安全防护设施,这属于法律上的明确义务,应当做到。另外,对于无人看守的铁路道口,须在距道口一定距离处设置警示标志,以引起行人和通行车辆的注意。

重难点
主体法
法条

与主体
法条
相关的
其他规定

主体法
法条

第二部分使用说明

一、本部分所选案例多属于《最高人民法院公报》、最高人民法院及其业务庭通过其他形式公布的案例。每一个都保持真实性和典型性。为方便大家使用,我们归纳了每个案例所涉焦点问题的要旨,并以“问题提示”的形式列于案例之前。涉及未成年人、个人隐私等内容的案件,我们作了适当处理,隐去了真实姓名。

二、除《最高人民法院公报》案例和最高人民法院公布的裁判文书,其他案例均对案件核心问题作出权威评析。

三、需要说明的是,有些案例是在新的相关法律出台之前作出裁判的,因此在裁判和评析中可能会出现旧法的有关条款。但所涉及的法律问题依然重要,所以我们也选择地收入此类案例,以达到“以案说法”的目的。敬请广大读者注意!

第三部分使用说明

本部分收录的是司法实践中经常遇到又颇具争议的热点、难点问题。这些问题中有的是有定论的,在最高人民法院的司法解释或请示答复中有所体现,对这类问题,我们给予结论并指出结论出处;对于尚无定论的问题,我们在解答时参考了各地法院司法实践中的常规做法及学者意见,旨在为读者提供解疑释惑的思路,供读者参考。

第四部分使用说明

本部分收录了办理该类案件过程中常用的法律文书、图表以及办理该类案件的简单流程。对于国家正式公布的示范文本,我们以“示范文本”字样标明;对于来源于官方网站并经整理的文书、图表及办事流程,我们也相应注明,以方便大家使用。

第五部分使用说明

本部分列明了该类案件所涉及的法律文件目录,并在重要法律文件下注明该文件规定的主要内容以及核心法条,以便读者使用时快速查找相关文件的完整规定,提高办案工作效率。

目 录

第一部分 理解与适用

中华人民共和国国家赔偿法	(1-3)
(1994年5月12日)	
第一章 总则	(1-3)
第一条 【立法目的】	(1-3)
第二条 【国家赔偿的含义与履行机关】	(1-4)
第二章 行政赔偿	(1-9)
第一节 赔偿范围	(1-9)
第三条 【人身侵权的行政赔偿范围】	(1-9)
第四条 【财产侵权的行政赔偿范围】	(1-21)
第五条 【国家不承担赔偿责任的情形】	(1-24)
第二节 赔偿请求人和赔偿义务机关	(1-25)
第六条 【求偿主体】	(1-25)
第七条 【行政赔偿义务机关】	(1-40)
第八条 【复议机关的赔偿责任】	(1-43)
第三节 赔偿程序	(1-49)
第九条 【赔偿的提出】	(1-49)
第十条 【求偿人可选择赔偿义务机关】	(1-54)
第十一条 【数项赔偿的同时提出】	(1-54)
第十二条 【求偿申请书】	(1-54)
第十三条 【赔偿义务机关的履行期限】	(1-56)
第十四条 【追偿与处罚】	(1-85)
第三章 刑事赔偿	(1-97)
第一节 赔偿范围	(1-97)
第十五条 【人身侵权的刑事赔偿范围】	(1-97)
第十六条 【财产侵权的刑事赔偿】	(1-119)
第十七条 【国家免责的情形】	(1-135)
第二节 赔偿请求人和赔偿义务机关	(1-137)
第十八条 【求偿人】	(1-137)
第十九条 【赔偿义务机关】	(1-137)
第三节 赔偿程序	(1-142)
第二十条 【赔偿的提出】	(1-142)

第二十一条 【履行赔偿的期限】	(1-155)
第二十二条 【赔偿的复议】	(1-156)
第二十三条 【赔偿委员会】	(1-160)
第二十四条 【追偿与处罚】	(1-163)
第四章 赔偿方式和计算标准	(1-171)
第二十五条 【赔偿方式】	(1-171)
第二十六条 【侵犯人身自由赔偿金的计算】	(1-172)
第二十七条 【侵犯生命健康权赔偿金的计算】	(1-174)
第二十八条 【侵犯财产权赔偿金的计算】	(1-192)
第二十九条 【赔偿费用】	(1-193)
第五章 其他规定	(1-198)
第三十条 【对受损名誉权、荣誉权的救济】	(1-198)
第三十一条 【非刑事訴訟的司法赔偿】	(1-203)
第三十二条 【求偿时效】	(1-207)
第三十三条 【对外国主体进行赔偿的特殊规定】	(1-208)
第六章 附 则	(1-208)
第三十四条 【不得向求偿人收费和征税】	(1-208)
第三十五条 【生效日期】	(1-208)

第二部分 典型案例

1. 法国振亚进出口公司诉东兴市工商局对其财物采取行政强制措施并请求行政赔偿案 (2-3)

问题提示: 行政机关的行政查封行为间接造成非查封物损失的, 对这部分损失相对人有无赔偿请求权?

2. 戴其漠等人诉龙岩市公安局新罗分局违法强制要求行政赔偿案 (2-8)

问题提示: 公安机关在采取强制措施时, 因意外事件造成相对人死亡, 是否应负赔偿责任?

3. 银隆宾馆诉鲁山县公安局行政赔偿案 (2-14)

问题提示: 如何把握公安机关的一般具体行为与刑事侦查行为的界限?

4. 石磊诉永清县城管局行政赔偿案 (2-19)

问题提示:行政机关在执法过程中为与具体行政行为相关的事实行为造成相对人损失的,应否负行政赔偿责任?

5. 汤炳兴诉龙岩市公安局交警支队直属大队违法扣车申请行政赔偿案 (2-22)

问题提示:行政机关具体行政行为侵权,相对人可以请求哪些项目的行政赔偿?

6. 冯聚林诉汝州市人民政府行政侵权赔偿案 (2-25)

问题提示:对于可行使相关行政处罚权的“综合执法”行政主体,其具体行政行为的效力如何认定?

7. 邱永松诉龙岩市劳动教养管理委员会行政赔偿案 (2-28)

问题提示:国家赔偿的前提是什么?赔偿的时间如何确定?

8. 赵仕英等诉柘归县公安局行政赔偿案 (2-31)

问题提示:司法拘留期间,相对人患病后,因公安机关的不作为而病情加重、死亡的,公安机关应负什么责任?

9. 李伟珍诉钦州市公安局以殴打暴力行为致其子梁永成死亡请求行政赔偿案 (2-36)

问题提示:具体行政行为造成相对人死亡的,什么身份的人具备赔偿请求人的主体资格?

10. 殷美起诉宁海县公安局以刑事侦查为名限制人身自由请求行政赔偿案 (2-39)

问题提示:对公安机关以刑事侦查为名限制人身自由帮助他人逼款索债的行为,能主张请求赔偿吗?

11. 张国和等诉闽侯县洋里乡人民政府以违反计划生育对其征收计划生育费并砸坏家具侵犯财产权及要求行政赔偿案 (2-43)

问题提示:不服征收计划生育费及损害私有财产的具体行政行为是否必须经复议前置程序才可向法院起诉?

12. 因警察实施救助行为引起的行政赔偿案件 (2-47)

问题提示:赔偿请求人可以单独提起行政赔偿诉讼的条件是什么?

13. 尹源琰诉“110”不作为请求行政赔偿案 (2-49)

问题提示:民事行为和行政行为交叉造成损害的,行政机关是否应承担赔偿责任?

14. 上海汇兴实业有限公司诉上海浦江海关行政赔偿上诉案 (2-52)

问题提示:赔偿请求人单独提起行政赔偿诉讼时,如何确定所诉具体行政行为已被确定违法?

15. 张旺诉东南大学不依法履行法定职责请求行政赔偿案 (2-55)

问题提示:对高校不颁发毕业证书的行为造成的损失,相对人能否提起行政赔偿诉讼?

16. 颜福国诉常德市城市管理委员会办公室行政赔偿案 (2-61)

问题提示:具体行政行为违法时,相对人采取过激的对抗行为是否可以视为一种自我救济方式,并予以保护?

17. 毛珠兰不服龙岩市公安局行政强制措施及行政赔偿案 (2-65)

问题提示:公安机关继续盘问以及延长盘问的措施是否属于行政诉讼的受案范围?

18. 黄衍其等不服博白县那卜人民政府迁坟具体行政行为并要求行政赔偿案 (2-69)

问题提示:如何区别具体行政行为 and 抽象行政行为?

19. 周海涛不服道县公安局行政赔偿决定案 (2-72)

问题提示:因错误收审期间被同监人犯致伤,公安机关应否赔偿?

20. 上海浦东新区建国机械设备拆旧厂诉上海市浦东新区花木镇人民政府行政赔偿再审查 (2-77)

问题提示:因对违反法定程序的行政机关强制拆除行为提起行政赔偿诉讼的,哪些项目可以请求赔偿?

21. 中国银行江西省分行江西省南昌市房管局违法办理抵押登记行政赔偿案 (2-81)

问题提示:相对人能否对房产行政管理机关因疏忽误登记了房产抵押所造成的损失,请求行政赔偿?

22. 祝云峰诉山东省莘县交通委员会行政检查行政赔偿上诉案 (2-88)

问题提示:交通管理部门违规设卡检查车辆造成他人伤亡的,应负什么行政责任?

23. 黄景嘉国家刑事赔偿案 (2-92)

问题提示:对被举报人实施逮捕,后无证据证明犯罪事实的,检察机关对此司法行为应否承担赔偿责任?

24. 李伏运请求国家赔偿案 (2-95)

问题提示:国家机关侵犯公民、法人和其他组织合法权益的行为、发生在1994年12月31日以前,但持续至1995年1月1日以后的,对赔偿事项如何把握?

25. 郑传振申请南平市中级人民法院刑事赔偿案 (2-98)

问题提示:刑事赔偿请求人被数罪并罚后,再审时其中一罪改判为无罪,能否予以赔偿?

26. 仇惠南请求国家赔偿案 (2-101)

问题提示:对检察机关在未经人民法院审判确定有罪的情况下,即在媒体上公布被告人的“罪行”,检察机关应承担什么责任?

27. 宋本和因被错误逮捕申请天津市和平区人民检察院刑事赔偿案 (2-103)

问题提示:请求人被错误逮捕的,刑事拘留前的超时拘留应否给予国家赔偿?

28. 金山公司因其财产被违法查封申请兰州市中级人民法院司法赔偿案 (2-106)

问题提示:诉前保全申请人申请保全有错误造成损害的,法院应否承担赔偿责任?

29. 王华英申请晋江市人民检察院错捕刑事赔偿案 (2-109)

问题提示:“因公民自己故意作虚伪供述或伪造其他有罪证据被羁押或被判处刑罚的”规定作为国家不承担赔偿责任的情形应具备哪些要件?

30. 邱太元等因被错拘错捕申请团风县人民检察院刑事赔偿案 (2-113)

问题提示:如何理解和把握对国家机关职权行为违法的确认程序?

31. 杨付德因涉嫌信用卡诈骗被错捕错判申请卧龙区人民法院国家赔偿案 ... (2-116)

问题提示:同一侵权行为,两个侵权机关,当事人分别提起国家赔偿,赔偿委员会能否一并处理?

32. 张迁因被错误判刑向乌鲁木齐市中级人民法院申请刑事赔偿案 (2-119)

问题提示:请求人被审判机关错误判刑,只是造成人身自由受到侵犯的,如何确定赔偿金额?

33. 陈水保等因错捕错判申请南平市人民检察院、南平市中级人民法院刑事赔偿案 (2-121)

问题提示:如何理解和适用《国家赔偿法》规定的请求赔偿时效?

34. 唐应光申请浏阳市公安局刑事赔偿案 (2-125)

问题提示:刑事赔偿请求中,对侵犯公民生命健康权的,如何确定赔偿金?

35. 郭祯祥等申请蕲春县人民法院违法拘传司法赔偿案 (2-128)

问题提示:人民法院工作人员对拘留讯问后未立即释放被拘留人的,其行为是个人行为还是职务行为?

36. 李树业申请嵩县人民检察院刑事赔偿案 (2-131)

问题提示:刑事赔偿请求人的行为给国家造成损失的,还要不要对请求人给予赔偿?

37. 王远琴因被错捕申请叙永县人民法院赔偿案 (2-133)

问题提示:由于主要定案证据(鉴定结论)错误,导致错捕错判,应由谁来承担国家赔偿责任?

38. 李建华被库尔勒市人民检察院错捕、被库尔勒市人民法院错判
请求给予刑事赔偿案 (2-135)

问题提示:一审作出的有罪判决,被二审法院改判无罪时,如何确定赔偿义务机关?

39. 黄大旺请求南平市中级人民法院刑事赔偿案 (2-138)

问题提示:赔偿请求人被人民法院依照审判监督程序再审改判无罪,原判刑罪已经执行,是否有权取得国家赔偿?

40. 刘加玉请求天津市蓟县人民检察院国家赔偿案 (2-141)

问题提示:赔偿请求人能否将聘请的律师费用列入赔偿范围请求国家赔偿?

41. 阳承勇以被违法监视居住请求成都市金牛区人民检察院刑事赔偿案 (2-143)

问题提示:对名为监视居住实为羁押的行为是否应当赔偿?

42. 胡国华请求淮安市人民检察院对其非法扣押财产司法赔偿案 (2-147)

问题提示:赔偿请求人在赔偿委员会审理国家赔偿案件作出决定前,申请撤回赔偿申请的,如何处理?

43. 陈佩华因二审判决无罪申请民和县人民法院、民和县人民检察院刑事赔偿案 (2-149)

问题提示:赔偿请求人请求刑事赔偿后,是否可以就此再提起民事诉讼?

44. 薛振森申请灵武市人民法院国家赔偿案 (2-151)

问题提示:人民法院在执行已生效法律文书过程中,由于强制执行的对象错误,导致案外人的财产被错误扣押的,如何确定责任?

45. 宋才永以执行错误请求彭州市人民法院国家赔偿案 (2-153)

问题提示:赔偿请求人有其他违法行为的,能否以此做为减少国家赔偿的理由?

46. 陈彩虹等请求湖南省双牌县人民法院司法赔偿案 (2-157)

问题提示:人民法院行使职权进行财产保全超过请求范围造成损害的,应否承担责任?

47. 罗志远请求合江县人民检察院刑事赔偿案 (2-159)

问题提示:能否对《国家赔偿法》实施以前的刑事损害侵权行为提出赔偿请求?

48. 易继槐请求重庆涪陵市公安局枳城分局刑事赔偿案 (2-162)

问题提示:刑事赔偿请求案件,人民法院赔偿委员会受理以前是否都应当经过复议?

第三部分 司法实践疑难问题点

- 难点 1:**公民因被司法机关错误限制人身自由,单位补发其工资后,还能否要求国家赔偿? (3-3)
- 难点 2:**国家赔偿与民事赔偿如何区别? (3-3)
- 难点 3:**如何理解刑事赔偿不予赔偿的情形? (3-3)
- 难点 4:**司法赔偿案件中,在确认违法程序中如何适用听证? (3-4)
- 难点 5:**司法赔偿案件中,被确认违法的人民法院有无申诉权? (3-5)
- 难点 6:**如何理解司法赔偿案件中应当确认违法的情形与确认违法的标准问题? (3-5)
- 难点 7:**根据《国家赔偿法》第二十七条第(三)项的规定,侵犯公民生命健康权“造成死亡的,应当支付死亡赔偿金、丧葬费,总额为国家上年度职工年平均工资的二十倍。”这里有个如何理解“上年度”的问题,它是指致害行为发生时的“上年度”,还是指赔偿义务机关、人民法院作出赔偿决定时的“上年度”? (3-6)
- 难点 8:**行政不作为行为是否会产生行政赔偿责任? (3-6)
- 难点 9:**一审法院对被告具体行政行为是否合法及原告请求行政赔偿分别作出判决后,双方对确认被告行为违法无异议,原告仅就行政赔偿问题提出上诉,二审法院应如何进行审理? (3-7)
- 难点 10:**如何认定行政机关的行为构成不履行法定职责? (3-7)

第四部分 法律文书和常用图表

- 一、常用法律文书** (4-3)
1. 国家赔偿申请书 (4-3)
 2. 口头申请赔偿登记表 (4-4)
 3. 法院受理国家赔偿案件通知书 (4-4)
 4. 法院不予受理国家赔偿案件通知书 (4-6)
 5. 法院国家赔偿案件审理报告 (4-7)
 6. 国家赔偿决定书 (4-8)
 7. 驳回申诉通知书 (4-14)
 8. 执行通知书 (4-15)
 9. 协助执行通知书 (4-15)
 10. 司法建议书 (4-16)
 11. 赔偿委员会讨论案件记录 (4-16)
 12. 赔偿案件调查笔录 (4-17)

二、常用法律计算公式	(4-19)
国家赔偿的计算公式	(4-19)
三、常用法律计算标准	(4-21)
一、1995~2004 年各地区职工平均工资	(4-21)
二、1994~2004 年各地区居民年平均消费支出	(4-38)
三、1998~2004 各地区城镇居民人均可支配收入	(4-51)
四、1998~2004 各地区农村居民人均纯收入	(4-53)

第五部分 主要法律文件索引

主要法律文件索引	(5-3)
----------------	-------

第一部分

理解与适用

以国家赔偿类案件重要法律的条文为主线,逐条标注其他相关法律法规司法解释及规章的规定,旨在为读者提供关联规定的精要介绍,方便广大读者以主体法为核心查找法条,满足读者全面了解并应用法律条文规定作为办案依据的需要。同时逐条归纳条文主旨,帮助读者准确掌握法条核心,避免适用法条的失误。此外,书中对一些重要的法条以旁注的形式给予扩展说明,若涉及到第二、三、四部分的相关案例、疑难问题和文书图表,则在相应法条旁标明,以使读者更深入理解法律的规定,作为援引的参考。