



立案指南

LIAN ZHINAN

行政诉讼·国家赔偿·执行卷

中国民主法制出版社

立案指南

行政诉讼·国家赔偿·执行卷

主 编：罗书平

副主编：王雪梅 刘先萍

邓 桦

中国民主法制出版社

图书在版编目(CIP)数据

立案指南/行政诉讼·国家赔偿·执行卷/罗书平主编.
—北京:中国民主法制出版社,2003.10

ISBN 7-80078-668-4

I. 立... II. 罗... III. ①立案-基本知识-中国
②行政诉讼-立案-基本知识-中国③国家赔偿法-立案-
基本知识-中国④执行(法律)-基本知识-中国

IV. D925.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 091834 号

书名/立案指南/行政诉讼·国家赔偿·执行卷
LIAN ZHINAN/XINGZHENG SUSONG·
GUOJIAPEICHANG·ZHIXINGJUAN

作者/罗书平 主编

出版·发行/中国民主法制出版社
地址/北京市丰台区玉林里 7 号(100054)
电话/63292534(发行部)63056977(编辑部)
传真/63056975 63292513
经销/新华书店
开本/32 开 850 毫米×1168 毫米
印张/21.375 字数/555 千字
版本/2004 年 1 月第 1 版 2004 年 1 月第 1 次印刷
印刷/河北省霸州市福利胶印厂

书号/ISBN 7-80078-668-4/518

定价/42.00 元

出版声明/版权所有,侵权必究。

(如有缺页或倒装,本社负责退换)

编写说明

《立案指南/行政诉讼·国家赔偿·执行卷》由行政诉讼篇、国家赔偿篇、执行篇组成。

行政诉讼篇共编写 46 个词条,每个词条一般由概念及构成、法律依据及适用范围、实施处罚的主体和被处罚人、处罚的类型、自由裁量权、复议前置/选择复议、附带/单独提起行政赔偿诉讼、管辖、立案条件及程序、审理程序等组成。

国家赔偿篇共编写 40 个词条,由总类、行政赔偿、刑事赔偿、其他赔偿、赔偿方式和计算标准等组成。每个词条一般由概念、主要内容、法律依据、适用范围、注意的问题等组成。

执行篇共编写 68 个词条,每个词条一般由概念、法律依据、适用范围、主要内容、适用中应注意的问题等组成。

行政诉讼篇由四川省高级人民法院行政审判庭副庭长王雪梅同志组织编写并负责统稿。撰稿人为王雪梅、姜学东、武建华、林乐斌、曹红、何柳。

国家赔偿篇由四川省雅安市中级人民法院审判监督庭庭长刘先萍同志组织编写并负责统稿。撰稿人为罗书平、刘先萍、向明、程冰梅、伍子刚。

执行篇由四川省成都市中级人民法院执行局副局长邓桦同志组织编写并负责统稿。撰稿人为刘再、徐永红、曾愚、罗书平、岳浩、徐红、黄伟、谭昌华、魏江涛。

全卷由四川省高级人民法院执行局局长、审判委员会委员罗书平同志审定,成都成高律师事务所王颖律师参与协助。

考虑到出版物的特点,本书对案例和评析意见以及引用的法

律依据的序号,原则上用阿拉伯数字表示。

为便于读者掌握相关的法律规定和司法解释等规范性文件,我们将与行政诉讼、国家赔偿、执行工作密切相关的文件资料作为“附录”一并收录其中,以供读者查阅。

主编:罗书平

2003年8月25日于成都

目 录

行政诉讼篇

1. 治安行政处罚	(1)
2. 劳动教养	(5)
3. 其他公安行政行为	(9)
4. 安全行政行为	(15)
5. 土地行政行为	(20)
6. 地矿行政行为	(24)
7. 林业行政行为	(28)
8. 草原行政行为	(33)
9. 渔业、野生动物保护、水行政行为	(38)
10. 规划行政行为	(43)
11. 拆迁行政行为	(47)
12. 房屋登记行政行为	(51)
13. 其他城建行政行为	(55)
14. 工商行政行为	(60)
15. 技术监督行政行为	(64)
16. 计划生育行政行为	(68)
17. 卫生行政行为	(72)
18. 药品行政行为	(77)
19. 能源行政行为	(82)
20. 农业行政行为	(86)
21. 价格行政行为	(90)
22. 环境保护行政行为	(94)
23. 交通行政行为	(98)
24. 邮政、电信行政行为	(102)

25. 信息电讯行政行为	(106)
26. 专利行政行为	(110)
27. 商标行政行为	(115)
28. 文化行政行为	(119)
29. 税务行政行为	(125)
30. 金融行政行为	(129)
31. 外汇行政行为	(134)
32. 海关行政行为	(138)
33. 商检行政行为	(143)
34. 财政行政行为	(148)
35. 审计行政行为	(153)
36. 劳动行政行为	(157)
37. 社会保障行政行为	(160)
38. 经贸行政行为	(164)
39. 外贸行政行为	(168)
40. 水利行政行为	(171)
41. 旅游行政行为	(176)
42. 烟草专卖行政行为	(180)
43. 司法行政行为	(184)
44. 民政行政行为	(188)
45. 教育行政行为	(192)
46. 其他行政行为	(196)

国家赔偿篇

一、总类	(200)
1. 对国家赔偿法施行前的行为 能否适用国家赔偿法	(200)
2. 当事人对未经依法确认的行为能否直接申请 人民法院予以国家赔偿	(201)

3. 人民法院赔偿委员会的设置、人员组成 及组织原则	(202)
4. 人民法院赔偿委员会的受案范围有哪些	(202)
5. 人民法院对国家赔偿案件的案由是如何确定的	(204)
6. 人民法院赔偿委员会作出的赔偿决定书 加盖什么印章	(205)
7. 对决定国家赔偿的案件如何执行	(206)
8. 赔偿义务机关赔偿损失后,能否向负有直接 责任的工作人员追偿	(206)
9. 赔偿义务机关逾期不予赔偿或者赔偿请求人 对赔偿数额有异议的怎么办	(207)
10. 赔偿委员会作出的赔偿决定生效后如果 发现确有错误如何处理	(208)
11. 赔偿费用能否列入财政预算	(209)
12. 国家赔偿费用如何进行管理	(209)
13. 赔偿请求人要求国家赔偿的,是否应当 交纳诉讼费用	(209)
14. 赔偿请求人请求国家赔偿有无时效限制,期限内因 特殊原因能否延长	(210)
15. 外国人、外国企业和组织在我国要求国家赔偿的, 是否适用国家赔偿法	(211)
 二、行政赔偿	(211)
1. 行政赔偿的范围和条件是什么	(211)
2. 在什么情况下国家不承担行政赔偿责任	(214)
3. 哪些人可以成为行政赔偿的请求人	(214)
4. 行政赔偿的义务机关是哪些	(215)
5. 人民法院对申请国家行政赔偿的 立案条件是什么	(216)

6. 人民法院对申请国家行政赔偿的

审理程序是什么 (216)

三、刑事赔偿 (216)

1. 刑事赔偿的范围和条件是什么 (216)

2. 再审改判无罪的如何确定国家赔偿义务机关 (218)

3. 监狱及其工作人员侵犯人身权利的如何
承担国家赔偿责任 (218)

4. 在什么情况下国家不承担刑事赔偿责任 (219)

5. 哪些人可以成为刑事赔偿的请求人 (220)

6. 刑事赔偿的义务机关是哪些 (221)

7. 人民法院对申请国家赔偿的立案条件是什么 (221)

8. 人民法院对申请国家赔偿的审理程序是什么 (223)

9. 人民检察院对申请国家赔偿的
立案条件是什么 (224)

10. 人民检察院对申请国家赔偿的
办理程序是什么 (225)

四、其他赔偿 (226)

1. 人民法院在民事诉讼、行政诉讼过程中, 违法采取
强制措施、保全措施或者执行错误, 造成损害的,
应否承担国家赔偿责任 (226)

2. 对人民法院强制执行的生效具体行政行为
能否申请国家赔偿 (227)

3. 鉴证机关对经济合同鉴证错误给当事人
造成损失应否承担赔偿责任 (227)

4. 在什么情况下人民检察院和人民法院共同
承担赔偿责任 (228)

五、赔偿方式和计算标准	(228)
1. 侵犯公民人身自由的如何赔偿	(228)
2. 侵犯公民生命健康的如何赔偿	(229)
3. 侵犯公民、法人和其他组织财产权 的如何赔偿	(230)
4. 对造成名誉权、荣誉权损害的,如何承担责任	(230)
5. 如何计算职工“日平均工资”	(231)

执 行 篇

1. 执行机构	(232)
2. 执行员/执行法官	(235)
3. 执行依据	(237)
4. 执行回避	(240)
5. 执行管辖	(243)
6. 委托执行/异地执行	(247)
7. 指定执行/提级执行	(251)
8. 统一执行/合并执行	(254)
9. 不予执行	(257)
10. 执行争议	(262)
11. 执行当事人	(265)
12. 执行当事人的变更与追加	(270)
13. 第三人/案外人	(281)
14. 协助执行义务人	(288)
15. 执行申请和受理	(296)
16. 移送执行	(302)
17. 委托代理人	(307)
18. 执行期限	(310)
19. 执行通知书	(314)

20. 协助执行通知书	(318)
21. 执行财产范围	(322)
22. 执行担保	(325)
23. 迟延履行金	(328)
24. 申请执行人举证	(331)
25. 被执行人财产申报	(334)
26. 有赏举报	(337)
27. 执行传唤	(340)
28. 执行调查	(342)
29. 审计调查	(346)
30. 执行听证	(349)
31. 搜查	(356)
32. 查封、扣押	(358)
33. 冻结、扣留、划拨、提取	(363)
34. 拍卖、变卖	(367)
35. 拘传、训诫、具结悔过	(370)
36. 罚款、拘留	(372)
37. 拒不执行判决、裁定罪	(377)
38. 妨害公务罪	(381)
39. 非法处置查封、扣押、冻结的财产罪	(384)
40. 限制出境	(386)
41. 执行结案	(387)
42. 执行和解	(390)
43. 暂缓执行	(391)
44. 中止执行	(393)
45. 终结执行	(394)
46. 债权凭证	(395)
47. 执行监督	(397)
48. 执行回转	(399)

49. 金钱债权的执行	(400)
50. 动产的执行	(408)
51. 不动产的执行	(411)
52. 对抵押、质押或者留置财产的执行	(414)
53. 优先购买权	(416)
54. 以物抵债	(418)
55. 强制管理	(422)
56. 对存款、收入的执行	(425)
57. 对到期债权的执行	(428)
58. 对知识产权的执行	(430)
59. 对股息、红利等收益的执行	(433)
60. 对票据等有偿证券的执行	(435)
61. 对投资权益的执行	(438)
62. 动产的交付	(440)
63. 不动产交付的执行	(443)
64. 行为请求权的执行	(451)
65. 办理登记的执行	(461)
66. 执行费用	(465)
67. 执行文书	(471)
68. 执行档案	(475)

附 录

行政诉讼部分	(480)
中华人民共和国行政诉讼法(1989.4.4)	(480)
中华人民共和国行政处罚法(1996.3.17)	(490)
中华人民共和国行政复议法(1999.4.29)	(500)
最高人民法院关于审理行政赔偿案件 若干问题的规定(1997.4.29)	(508)
最高人民法院关于执行《中华人民共和国行政诉讼法》	

若干问题的解释(1999.11.24)·····	(513)
最高人民法院关于公安机关不履行法定行政职责 是否承担行政赔偿责任问题的批复(2001.6.26)···	(530)
国家赔偿部分 ·····	(531)
中华人民共和国国家赔偿法(1994.5.12)·····	(531)
国家赔偿费用管理办法(1995.1.25)·····	(538)
国务院办公厅关于实施《中华人民共和国国家赔偿法》 的通知(1994.12.22)·····	(540)
财政部关于财政部门贯彻实施《中华人民共和国 国家赔偿法》若干具体问题的通知(1995.3.15)·····	(543)
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(1995.1.29)·····	(545)
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(1996.5.6)·····	(546)
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(1996.5.6)·····	(547)
最高人民法院关于刑事赔偿和非刑事司法赔偿案件 案由的暂行规定(试行)(2000.1.11)·····	(551)
最高人民法院关于刑事赔偿和非刑事司法赔偿案件 立案工作的暂行规定(试行)(2000.1.11)·····	(552)
最高人民法院关于民事、行政诉讼中司法赔偿 若干问题的解释(2000.9.16)·····	(555)
人民检察院刑事赔偿工作规定(2000.11.6)·····	(558)
司法行政机关行政赔偿、刑事赔偿 办法(1995.9.8)·····	(565)
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(1997.6.27)	(569)
最高人民法院、最高人民检察院关于适用 《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》 有关问题的答复(2000.12.11)	(571)
执行部分	(572)
中华人民共和国民事诉讼法(1991.4.9)	(572)
全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国 刑法》第三百一十三条的解释(2002.8.29)	(610)
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》 若干问题的意见(1992.7.14)	(611)
最高人民法院关于对执行程序中的裁定的抗诉 不予受理的批复(1995.8.10)	(644)
最高人民法院关于执行级别管辖规定 几个问题的批复(1996.5.7)	(644)
最高人民法院关于审理拒不执行判决、裁定案件 具体应用法律若干问题的解释(1998.4.8)	(645)
最高人民法院关于人民法院执行工作若干问题 的规定(试行)(1998.7.8)	(646)
最高人民法院关于高级人民法院统一管理执行工作 若干问题的规定(2000.1.14)	(663)
最高人民法院关于加强和改进委托执行工作的若干规定 (2000.2.24)	(665)
最高人民法院、司法部关于公证机关赋予强制执行 效力的债权文书执行有关问题的联合通知 (2000.9.1)	(667)

行政诉讼篇

1. 治安行政处罚

(1) 治安行政处罚的概念及违法行为构成

① 治安行政处罚的概念

治安处罚是指公安机关依照《中华人民共和国治安管理处罚条例》的有关规定,对违反治安管理的行为人给予警告、罚款或行政拘留处罚的行为。

② 被处罚人违法行为的构成

a. 行为主体:违反治安管理的行为主体既可以是自然人,也可以是法人。

b. 行为客体:违反治安管理的行为侵犯的客体是社会秩序、公共安全、公民的人身权、财产权。

c. 行为客观方面:行为人所实施的行为扰乱了社会秩序、妨害了公共安全、侵犯了公民的人身权和财产权。

d. 行为主观方面:行为人只能是基于主观故意而实施了违反治安管理的行为。

(2) 治安处罚的法律依据及适用范围

① 法律依据

治安行政处罚依据的法律为全国人大常委会通过的《中华人民共和国治安管理处罚条例》。

② 适用范围

根据《治安管理处罚条例》第3条的规定,在中华人民共和国领域内发生的违反治安管理行为,除法律有特别规定以外,适用本条例。在中华人民共和国船舶或者航空器内发生的违反治安管理行为,也适用本条例。

(3) 实施治安处罚的主体和被处罚人

实施治安处罚的主体只能是公安机关。

被处罚人只能是自然人。如果机关、团体、企业、事业单位违反治安管理的,处罚直接责任人员,单位主管人员指使的,同时处罚该主管人员。

(4) 处罚的类型

治安管理处罚的类型有三种,即:警告、罚款、拘留。

(5) 自由裁量权

根据《治安管理处罚条例》第 19 条至第 25 条、第 27、28 条的规定,扰乱公共秩序、妨害公共安全、侵犯他人人身权利、侵犯公私财物、妨害社会管理秩序尚不够刑事处罚的行为,违反交通管理的行为,公安机关可以处 15 日以下拘留、200 元以下罚款或者警告。

根据《治安管理处罚条例》第 26 条、第 29 条的规定,违反消防管理和户口或者居民身份证管理的行为,公安机关可以处 100 元以下的罚款或者警告;违反消防管理的,还可处 10 日以下拘留。

根据《治安管理处罚条例》第 30 条至第 32 条的规定,对卖淫、嫖宿暗娼以及介绍或者容留卖淫、嫖宿暗娼不构成犯罪的,可处 15 日以下拘留、警告,可以并处 5000 元以下罚款。对违法种植罂粟等毒品原植物,处 15 日以下拘留,可以单处或者并处 200 元以下罚款;非法运输、买卖、存放、使用罂粟壳不构成犯罪的,处 15 日以下拘留,可以单处或者并处 3000 元以下罚款。赌博或者为赌博提供条件的;制作、复制、出售、出租或者传播淫书、淫画、淫秽录像或者其他淫秽物品不构成犯罪的,处 15 日以下拘留,可以单处或者并处 3000 元以下罚款。

(6) 复议前置/选择复议

根据《治安管理处罚条例》第 39 条和《行政复议法》第 9 条、第 12 条的规定,公安机关依据该条例第 19 条至第 32 条规定作出的治安处罚决定,被处罚人或被害人不服,在接到通知后两个月内,可以向上一级公安机关或原裁决机关的同级人民政府提出申

诉,由上一级公安机关或同级人民政府在接到申诉后5日内作出裁决;不服上一级公安机关或同级人民政府裁决的,可以在接到通知后5日内向人民法院提起行政诉讼。

(7) 附带/单独提起行政赔偿诉讼

根据《中华人民共和国行政诉讼法》的有关规定,当事人对治安处罚决定不服,在提起行政诉讼的同时,可以附带提起行政赔偿诉讼。根据《行政诉讼法》第67条的规定,当事人认为治安处罚决定违法并给其造成了损害,单独就损害赔偿提出请求,应当先由公安机关解决。对公安机关的处理不服,再向人民法院提起行政赔偿诉讼。

(8) 管辖

根据《行政诉讼法》第13条、第17条的规定,治安处罚行政案件由最初作出治安处罚决定的公安机关所在地基层人民法院管辖。经过同级人民政府或上一级公安机关复议的治安处罚行政案件,同级人民政府或上一级公安机关改变了原治安处罚决定的,也可以由同级人民政府或上一级公安机关所在地基层人民法院管辖。同级人民政府复议后改变了原治安处罚的行政案件,如果基层人民法院不适宜审理,应当由中级人民法院管辖。

(9) 立案条件及程序

① 立案条件

对治安处罚决定不服提起的行政诉讼必须具备以下条件:

- a. 原告是认为治安处罚决定或复议决定侵犯其合法权益的被处罚人或被侵害人。
- b. 有明确的被告即作出治安处罚决定的公安机关或改变原治安处罚决定的上一级公安机关或同级人民政府。
- c. 有具体的诉讼请求和事实根据。即请求人民法院撤销治安处罚决定(复议决定)、变更治安处罚决定或确认治安处罚决定(复议决定)违法,同时可以附带提出行政赔偿请求。针对自己提出的诉讼请求,陈述支持该诉讼请求的事实并提供相应的事实证