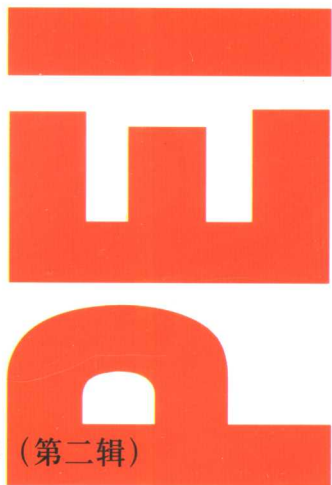




最新实用法律**索赔与赔偿**咨询丛书（第二辑）

索赔 行政侵权损害 国家赔偿

◆ 蔡 菁 著

- ◇ 掌握精华的方法
- ◇ 掌握自身的优势
- ◇ 掌握成功的奥秘

群 众 出 版 社

最新实用法律索赔与赔偿咨询丛书（第二辑）

索赔 行政侵权损害 国家赔偿

◆ 蔡 菁 著

群众出版社

2006年·北京

图书在版编目 (CIP) 数据

索赔. 行政侵权损害国家赔偿 / 蔡菁著. —北京: 群众出版社, 2006. 1

(最新实用法律索赔与赔偿咨询丛书. 第2辑)

ISBN 7-5014-3558-8

I. 索... II. 蔡... III. 行政管理 - 侵权行为 - 国家赔偿法 - 基本知识 - 中国 IV. D92

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 120532 号

索赔 行政侵权损害国家赔偿

著 者/蔡 菁

责任编辑/常玉兰

封面设计/郝大勇

出版发行/群众出版社 电话: (010) 67633344 转

社 址/北京市丰台区方庄芳星园三区 15 号楼

网 址/www.qzchs.com

信 箱/qzs@qzchs.com

经 销/新华书店

印 刷/国防工业出版社印刷厂

850 × 1168 毫米 32 开 15.25 印张 360 千字

2006 年 1 月第 1 版 2006 年 1 月第 1 次印刷

印数: 0001—5000 册

ISBN 7-5014-3558-8/D · 1673 定价: 28.00 元

前 言

《中华人民共和国国家赔偿法》的实施，在中国人的生活中是一件既新鲜又重要的事。说其新鲜，在于国家赔偿法明确规定了当公民、法人和其他组织的合法权益受到国家机关及其工作人员的违法行为侵害而蒙受损失时，可以申请国家赔偿。说其重要，在于国家赔偿法规定的不是一般意义上的经济赔偿或损害赔偿，而是直接与国家利益相关的国家赔偿。说白了，也就是从国库里拿钱赔给老百姓。因此，这“国家”二字，包含的分量就很重很重。

实际上，在有“国家机器”存在的情况下，任何社会都不可避免有国家机关及其工作人员侵权行为的发生。美国一位著名的政治家说过：“如果人是天使，也就不需要政府了，如果让天使来统治人，也就无须对政府采纳内外部的控制。在组织一个人统治人的政府时，最大的困难在于使政府能管理好被统治者的同时还要使政府管理好自身。”正因为国家是人创造的并由人来管理的，而人本身总不是完美无缺的，都有认识的局限、能力局限、品质缺陷等，这些弱点不可避免的带到国家管理中，甚至毫不夸张地说：国家犯错误在特定历史时期和社会发展阶段是一种必然现象。正如我国学者指出的：事实证明，尽管国家是人类按照最美好的愿望设计创造的“庇护神”，但是，当国家本身具有的强制性和行使权力的个人弱点结合在一起时，就难以避免各类侵权及

不幸的发生,这是国家侵权现象产生的根源所在。从国家制定法律、作出决策,到公务员具体执行法律,中间每一环节都可能因个人的弱点发生失误、偏差,其对个人的损害亦不可避免。而国家权力由于具有强制性,使这种损害有可能大大超过个人之间侵权损害的程度。

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行机关要严格依法办事。

随着市场经济的发展,一切向钱看的思想也在一些国家机关和国家机关工作人员中有所滋长,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,徇私枉法违纪行为;“三乱”现象,费多、费乱、费重已成为当前社会经济生活的热点;有些地方发生的侵权案件其性质之严重、情节之恶劣,往往骇人听闻。这些行政侵权、司法侵权案例频频被新闻媒体曝光,引起各级领导的高度重视。

当前,我国国家机关侵权行为主要分为行政侵权行为和司法侵权行为两大类。

本书要论述的是,国家机关及其工作人员行政侵权损害的国家赔偿。现实生活中,因行政机关的不作为及行政机关在行政权的非法行使而导致公民、法人、其他组织利益损害的案件屡有发生。当政府在行使行政职能侵害到老百姓的利益,老百姓不会告状、索赔的情况仍是较为普遍的现象。甚至有些老百姓在提起行政诉讼前就抱怨“民告官”告不赢,“索赔”难以成行。

“有侵权,必有责任。”这是民事侵权法诞生以来一贯奉行的一条原则。国家赔偿制度的建立,使公民、法人和其他组织在合法权益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。然而,有相当多的人不知道怎样进行索赔,怎样进行

赔偿。

随着行政诉讼程序和国家赔偿法律、法规的不断完善和规范，行政侵权损害赔偿与赔偿的活动已具有鲜明的技术性、规范性和专业性。老百姓要想在行政侵权损害赔偿与赔偿活动中赢得主动，必须高度重视证据的收集、请求的选择、主张的论证、方式的斟酌、技巧的运用。为此，我们撰写了最新实用法律索赔与赔偿咨询系列丛书——《索赔 行政侵权损害国家赔偿》一书。本书的目的，就是为了帮助读者了解行政侵权损害国家赔偿的有关知识和法律法规，不仅要懂得维护自己的权益，还要知道如何维护自己的权益。

《索赔 行政侵权损害国家赔偿》一书的条目，是根据国家的法律和有关政策规定，结合人民群众现实生活中经常遇到的各类行政侵权问题，并参考了有关资料和论著撰写的。其条目，大多都在电台或者报刊上陆续发表过。当前，随着我国市场经济不断完善，以及加入 WTO，经济全球化的大趋势，我国走向世界经济舞台，全社会学习法律知识的热潮不断高涨。为了满足广大群众的需要，现将其加以整理补充，结集出版。

我们撰写和出版《索赔 行政侵权损害国家赔偿》一书的目的，并非简单地复述法律的规定，而是通过对法律规定的阐释，结合司法审判实例，对常见的行政侵权损害赔偿与赔偿案件作出归类、分析，试图使抽象的法律规定及其法律学说更加通俗易懂，能够为更多的人所掌握，促使更多的人依法进行索赔与赔偿，保护自己的合法权益。同时，也试图通过理论结合实际的写作方式，改变法律读本艰深、枯燥，令初学者望而生畏的面目，使法律读本更贴近实际、更贴近生活、更贴近群众，使更多的人愿意阅读法律著作，并由此对法学发生兴趣。

我们历来主张，法律不应成为“养在深闺”的秘籍，不应成为被垄断的学术，更不应简单的成为“统治工具”，因为法律本

来就是社会所有成员的行为规则,因此,如果不能为多数人所了解和掌握,法律的制定就失去了意义,法律的规定也就不可能被遵行了。在《索赔 行政侵权损害国家赔偿》一书的写作过程中,我们试图体现这一想法。

本书采用问答方式,由人们在现实生活遇到的各类侵权问题和案例事实,结合索赔或赔偿要求予以解答。在解答中尽量引用有关法律规定,力求以现行法律法规为依据,对现行法律法规没有具体规定的,则以司法文件、惯例、案例为依据,加深读者对法律的理解,使索赔或者赔偿行为依法可行。

本书在具体内容的确定上,着重考虑各类读者的需要,增强针对性和适用性,以免无的放矢。

本书在撰写题例上,着重强调实用性、可读性和可操作性。文字方面,尽量做到朴实、生动、深入浅出。凡是比较冷僻的法律术语,一律采用浅显生动的文字加以表达。

本书为读者解决争议或者了解相关司法运作提供帮助,读者既可以从中得到如何解决索赔与赔偿纠纷有益的启示,还可以从中学到解决各类索赔与赔偿纠纷的良策及技巧。

总之,本书能使你的索赔与赔偿知识提高到一个崭新的水平。

为了便于读者在生活实践中结合自己所遇到各类行政权损害索赔与赔偿问题进行阅读和查找,《索赔 行政侵权损害国家赔偿》一书共分为三个部分:一、国家机关及工作人员侵权损害国家赔偿的基本原则;二、国家机关及工作人员行政侵权损害索赔与赔偿的基本知识;三、国家机关及工作人员行政侵权索赔与赔偿案例。

在本书的写作过程中,中国人民公安大学客座教授、中国刑事警察学院客座教授、徐州师范大学兼职副校长、客座教授、江苏省公安厅刑侦专家反恐怖工作处王铁兵处长提出许多宝贵建

议，并给予鼎立支持；责任编辑常玉兰精心策划，无私帮助，使我们获益匪浅。在此，谨表示我们衷心谢意。

囿于水平和信息上欠缺，本书难免有不够妥善的地方，敬请读者指正。

蔡 菁

于彭城觅思斋

目 录

一、国家机关及工作人员侵权损害国家 赔偿的基本原则

什么叫国家赔偿	(2)
什么叫行政赔偿、司法赔偿、刑事赔偿	(3)
什么叫国家赔偿法	(4)
我国《国家赔偿法》的特点是什么	(6)
什么叫国家赔偿责任	(8)
请求国家赔偿的法律依据是什么	(9)
什么是国家赔偿的原则	(11)
什么是国家赔偿责任的构成要件	(12)
国家赔偿与国家补偿有什么不同	(13)
国家赔偿与民事赔偿有什么不同	(15)
什么叫赔偿请求权	(17)
什么叫国家赔偿请求人	(17)
怎样确定承担赔偿责任的国家机关	(19)

国家赔偿要由赔偿义务机关履行赔偿义务有什么	
好处	(21)
怎样书写损害行为违法性确认申请书	(22)
怎样书写损害行为违法确认书	(24)
怎样书写国家赔偿请求书	(25)
怎样向共同赔偿义务机关提起国家赔偿申请	(28)
什么叫请求国家赔偿的程序	(29)
什么叫行政赔偿程序	(29)
什么叫刑事赔偿程序	(31)
刑事赔偿程序与行政赔偿程序有什么不同	(32)
国家赔偿采取的方式是什么	(33)
什么叫国家赔偿的金钱赔偿方式	(35)
什么叫国家赔偿的恢复原状赔偿方式	(36)
什么叫国家赔偿的返还财产赔偿方式	(37)
什么叫合法权益	(38)
什么叫受害人	(39)
什么叫继承人	(39)
哪些情况不发生国家赔偿请求权的转移	(40)
国家赔偿请求人为多人时怎么办	(42)
国家赔偿请求人可以同时提出数项赔偿请求吗	(43)
国家赔偿请求人在提起赔偿申请时应出具什么材料	
.....	(44)
怎样区分国家机关工作人员的职权违法行为与个人	
违法行为	(44)
什么叫职务行为主体	(45)
什么叫职务违法行为	(46)
《国家赔偿法》规定的侵权行为所致损害有哪些	(47)
什么叫我国国家赔偿标准的原则	(48)

什么叫侵犯人身自由权	(49)
在国家赔偿中对侵犯公民人身自由赔偿金有什么 规定, 怎样计算	(50)
什么叫侵犯生命健康权	(52)
怎样对侵犯公民生命健康权进行国家赔偿	(53)
在国家赔偿中对侵犯生命健康权的医疗费有什么 规定, 怎样计算	(54)
在国家赔偿中对侵犯生命健康权的误工费赔偿有 什么规定, 怎样计算	(56)
在国家赔偿中对侵犯生命健康权的残疾赔偿金有 什么规定, 怎样计算	(58)
在国家赔偿中对侵犯生命健康权的生活费赔偿有 什么规定, 怎样计算	(59)
在国家赔偿中对侵犯生命健康权的死亡赔偿金和 丧葬赔偿有什么规定, 怎样计算	(60)
什么叫侵犯财产权	(62)
在国家赔偿中侵犯财产权的赔偿标准是什么	(63)
在国家赔偿中对违法罚款、罚金、追缴、没收 财产、征收财物、摊派费用的赔偿金有什么 规定, 怎样计算	(65)
在国家赔偿中对违法查封、扣押、冻结财产赔 偿中有什么规定, 怎样计算	(67)
在国家赔偿中对违法拍卖赔偿金有什么规定, 怎样计算	(70)
在国家赔偿中对违法吊销许可证和执照、责令停 产、停业的损害赔偿金有什么规定, 怎样计算	(72)
在国家赔偿中对其他财产权损害赔偿金有什么规 定, 怎样计算	(73)

什么是侵犯公民名誉权、荣誉权的赔偿方式	(75)
什么叫赔礼道歉	(76)
财产被压价或财产灭失怎样赔偿	(77)
什么叫经常性费用开支	(78)
什么叫国家上年度职工平均工资	(79)
什么叫直接损失	(80)
在国家赔偿中对违法扣押、没收资金、违法罚款 的利息赔偿吗	(81)
请求国家赔偿时效有什么规定	(82)
请求国家赔偿时效与民事、行政诉讼中的时效 有什么区别	(83)
什么叫赔偿请求时效中止	(85)
什么叫时效中断	(87)
时效的中断与时效的中止有什么不同	(87)
什么叫时效延长	(88)
什么叫赔偿法的空间效力	(89)
《国家赔偿法》是否有溯及力	(89)
在境内活动的香港、澳门、台湾居民有权请求国家 赔偿吗, 怎样赔偿	(90)
在我国领域内的外国人和外国组织是否能请求我国 国家赔偿, 怎样办理	(91)
申请国家赔偿是否要缴费, 依法取得赔偿金是否 要交税	(93)
什么叫国家赔偿的追偿	(94)
什么叫国家赔偿的追偿范围与条件	(94)
什么叫“有故意或重大过失”	(96)
怎样计算国家赔偿的追偿金额	(97)
国家赔偿的刑事追偿与行政追偿有什么不同	(98)

赔偿义务机关可以对其他机关及其工作人员的违法	
行使职权行为进行追偿吗	(99)
什么叫国家赔偿费用, 其费用从哪里来	(100)
怎样申拨和支付国家赔偿费用	(101)
什么叫赔偿义务机关的先行处理程序	(102)

二、国家机关及工作人员行政侵权损害 索赔与赔偿的基本知识

什么叫行政损害赔偿制度, 有什么特点	(106)
什么叫行政赔偿的原则	(107)
什么叫行政赔偿的构成条件	(107)
什么叫行政赔偿义务机关	(108)
什么叫赔偿义务机关应履行的义务	(110)
怎样进行行政赔偿	(112)
《国家赔偿法》的协商程序包括哪些内容	(113)
什么叫侵权行为, 与犯罪行为有什么不同	(115)
什么叫行政违法行为	(116)
什么是行政违法行为的构成要件	(118)
什么叫行政侵权行为	(119)
什么叫行政处罚	(120)
我国行政处罚的基本原则是什么	(121)
我国法律规定处罚的种类有哪些	(123)
我国行政处罚权设定的原则是什么	(125)
我国行政处罚设定权有什么具体规定	(126)
什么叫行政处罚的实施主体	(127)
什么叫行政处罚的管辖, 有什么规定	(129)
什么叫行政处罚的适用, 应遵循哪些原则	(130)

行政处罚有什么程序, 在规定各类程序之前有

什么总的规定	(131)
什么叫行政处罚的简易程序	(132)
什么叫行政处罚的一般程序	(133)
我国行政听证制度有什么特点	(135)
我国行政听证制度坚持什么原则	(136)
行政处罚决定具有什么效力	(138)
什么叫行政处罚决定的执行措施	(138)
什么叫行政责任	(139)
什么叫行政损害责任	(140)
什么叫行政补偿责任	(140)
什么叫行政侵权赔偿责任	(141)
行政侵权赔偿责任与行政补偿责任有什么不同	(142)
什么叫与行使职权有关的行为	(143)
什么叫与行使职权无关的行为	(144)
有哪些违法行政行为造成的损害国家要承担赔偿责任	
责任	(145)
在哪些情况下国家不承担行政赔偿责任	(148)
怎样对公民、法人或其他组织自己的行为也有过	
错提请国家赔偿	(149)
行政机关侵犯公民人身自由权有哪些类型	(150)
什么叫违法行政拘留	(152)
行政拘留与刑事拘留有什么不同	(153)
什么叫违法执行劳动教养	(154)
劳动教养与劳动改造有什么不同	(156)
什么叫违法收容审查	(157)
什么叫违法拘禁	(158)
什么叫违法强制戒毒	(159)

什么叫违法使用武器、警械	(160)
对行政机关工作人员在行使职权中以殴打等暴力 行为或者唆使他人以殴打等暴力行为造成公民 身体伤害或死亡的国家要承担赔偿责任吗	(161)
对行政机关工作人员违法使用武器、警械造成 公民死亡的国家要承担赔偿责任吗	(163)
我国《国家赔偿法》中的造成公民身体伤害或死 亡的其他违法行为和造成财产损害的其他违法 行为包括哪些内容	(164)
什么叫财产权	(165)
侵犯财产权的行政行为引起国家赔偿的有哪些	(166)
什么叫违法实施财产性行政处罚	(167)
什么叫违法对财产采取强制措施	(168)
什么叫违法征收税款	(171)
什么叫违法征收规费	(172)
什么叫违法摊派费用	(173)
什么叫侵犯公民和企业的经营自主权,造成损害 能提起国家赔偿吗	(174)
行政机关的违法行政处分造成财产损害能提起 国家赔偿吗	(176)
行政处分与行政处罚有什么不同	(176)
《国家赔偿法》规定的行政赔偿范围与《行政诉 讼法》规定的行政侵权赔偿范围有什么联系与 不同	(177)
什么叫行政先行处理原则,有什么好处	(179)
提起行政赔偿请求要符合什么条件	(180)
怎样提起行政赔偿请求	(181)
对于两个以上的行政机关共同违法侵权受害人	

怎样请求赔偿	(182)
怎样对当事人先后被采取违法限制人身自由的	
行政强制措施和刑事拘留等强制措施申请赔偿	(183)
获得行政赔偿可以通过什么途径	(184)
赔偿请求人申请行政赔偿义务机关怎样处理	(185)
怎样书写国家行政赔偿协议书	(186)
怎样书写国家赔偿行政协议事件委托书	(188)
怎样书写拒绝赔偿理由书	(190)
什么叫行政复议,有什么特征	(192)
行政复议有什么性质	(193)
行政复议与一般行政处理有什么不同	(194)
行政复议与一般行政内部监督有什么不同	(195)
行政复议与行政诉讼有什么联系与区别	(196)
什么是我国《行政复议条例》的立法目的	(198)
什么是我国行政复议的基本原则	(200)
什么是我国行政复议的范围	(204)
我国行政复议的管辖是怎样规定的	(206)
什么叫行政复议机构,具有什么性质	(208)
行政复议机构是怎样设置的,具有什么职责	(209)
什么叫行政复议参加人,包括哪些人	(210)
我国行政复议的主要程序是什么	(211)
什么叫行政复议的申请程序	(212)
什么叫行政复议的受理程序	(213)
什么叫行政复议的审理程序	(214)
什么叫行政复议的决定程序	(215)
申请复议的行政复议案件必须具备什么条件	(217)
怎样书写国家赔偿行政复议申请书	(218)
怎样书写国家赔偿行政复议决定书	(219)

对复议机关加重的损害是否可以提请赔偿	(221)
什么叫打行政赔偿官司	(222)
行政赔偿诉讼与行政诉讼有什么不同,又有什么	
联系	(223)
什么叫行政赔偿诉讼的基本原则	(224)
行政赔偿当事人有什么权利	(227)
什么叫行政赔偿诉讼受案范围	(227)
确定行政赔偿诉讼受案范围有什么意义	(228)
什么叫行政赔偿诉讼管辖,有什么意义	(230)
什么叫行政赔偿案件的级别管辖	(231)
什么叫行政赔偿案件的地域管辖	(233)
什么叫行政赔偿的被告所在地与原告所在地	(235)
行政一审行政赔偿案件不由基层人民法院管辖的有	
哪些	(236)
因不动产提起行政赔偿诉讼应由什么法院管辖	(237)
对限制人身自由的强制措施不服的行政赔偿官司	
应由什么法院管辖	(238)
对复议机关的复议决定不服的应向什么法院提起行	
政赔偿诉讼	(240)
两个都具有行政赔偿案件管辖权的法院发生管辖权	
争议怎么解决	(241)
人民法院发现自己受理的行政赔偿第一审案件原来	
没有管辖权怎么办	(242)
法院因不可抗力或者其他原因无法行使管辖权	
怎么办	(243)
怎样确定对两个或者两个以上不同辖区内的行政	
机关共同作出的具体行政行为不服的第一审案	
件的管辖法院	(244)