

行政訴訟問答與案例

主編 常耀有
丘仰東

百家出版社

行 政 诉 讼

问 答 与 案 例

主 编 常耀有 丘仰东

百 家 出 版 社

行政诉讼问答与案例

上海市白玉兰律师事务所
上海市第二律师事务所 合编

百家出版社出版发行

(上海绍兴路5号)

新华书店经销 上海科技情报研究所印刷厂印刷

开本787×1092 1/32 印张7.5 字数160000

1990年9月第1版 1990年9月第1次印刷

印数: 1—10,000册

ISBN7—80576—150—7/D·13 定价: 2.70元

序

在中华人民共和国成立41周年的大喜日子里，我国的行政诉讼法就要正式实施，这是我国社会主义民主政治不断发展、法制建设进一步健全的标志，也是我们国家从主要依靠政策行政逐步过渡到“依法行政”的重要步骤，是我国社会政治生活中的又一件大事。

大家都知道，我国各级人民政府及其机关的工作人员，都是为人民服务的。但是，由于历史的传统文化思想影响和社会现实存在诸多原因，我国各级干部的素质不一，水平高低不同，要完全“依法行政”仍有许多困难，因此，更须有统一的“依法行政”的法律保障，随着我国社会主义民主政治的发展及法制建设的要求，代表着人民统一意志的行政诉讼法的产生和实施，也就成了历史的必然。我国行政诉讼法的颁行，必将在保障公民合法权益，维护我国行政机关依法行政、提高行政工作效率，促进廉政建设和进一步改善干群关系等方面起着积极的作用。这样，全面地学习、正确地理解和严格地执行行政诉讼法，就成了广大人民群众，尤其是各级干部目前一项重要任务。

我国行政诉讼法有哪些基本原则和具体内容？怎样进行行政诉讼？如何正确理解“民告官”？若当事人的合法权益受到具体行政行为侵害，如何请求行政赔偿？……等等，都

是大家期望得到准确回答的问题。由常耀有、丘仰东主持编写的《行政诉讼问答与案例》，比较准确、全面地回答了大家所期望解答的问题。从事行政诉讼法研究或审理行政案件、实践时间比较长的曾毓淮、周虞、袁启忠等19位同志把研究和实践过程中积累的成果和经验，根据理论与实际结合的原则，通过朴实的、通俗易懂的文字写成141个问答和30个案例，对大家问难释疑必有启迪，对法律专业的师生，对律师、行政执法机关人员、司法人员以及法学研究人员都能提供帮助。故作此序，以荐读者。

曹漫之

1990年夏

目 录

序

一、问答

1. 什么是行政? (1)
2. 国家行政与通常讲的行政有什么区别? (1)
3. 什么是国家行政机关? (2)
4. 什么是行政机关工作人员? (3)
5. 什么是国家行政权? (4)
6. 行政行为是指什么? (4)
- ✓ 7. 什么是抽象行政行为和具体行政行为? (5)
8. 什么是行政法? (6)
9. 行政法包括哪些内容? (6)
10. 行政处罚是指什么? (7)
11. 我国行政处罚有哪些类? 由哪个行政机关去执行? (8)
12. 行政处分是指什么? (9)
13. 什么是行政处理决定? (9)
- ✓ 14. 什么是行政争议? (10)
15. 什么是仲裁? 仲裁后起诉的案件是不是行政案件? (11)
16. 什么叫行政案件? (12)
17. 行政案件的特点是什么? (12)

18. 我国的行政法律关系是指什么? (13)
19. 行政诉讼法律关系有什么特点? (14)
20. 行政诉讼法律关系与行政法律关系有什么区别? (15)
21. 什么是行政诉讼? (16)
22. 行政诉讼与民事诉讼、刑事诉讼有什么不同?
..... (16)
23. 我国的行政诉讼制度是何时建立的? (18)
24. 什么是行政诉讼法? (20)
25. 我国的行政诉讼法是怎样产生的? (21)
26. 我国行政诉讼法制定的目的和意义是什么? ... (23)
27. 我国行政诉讼法的基本原则体现了哪些特点?
..... (24)
28. 如何理解人民法院依法对行政案件独立行使审判权? (26)
29. 如何理解行政案件审理中要贯彻“以事实为根据、以法律为准绳”的审判原则? (27)
30. 为什么人民法院审理行政案件要依法实行合议制度? (29)
31. 如何理解人民法院审理行政案件依法实行回避的原则? (30)
32. 为什么人民法院审理行政案件依法实行公开审判的制度? (31)
33. 怎样理解行政诉讼中当事人的法律地位平等的原则? (32)
34. 如何理解人民法院审理行政案件依法实行两审终审原则? (33)

35. 如何理解当事人在行政诉讼中有权进行辩论的原则? (34)
36. 怎样理解人民检察院有权对行政诉讼实行法律监督的原则? (36)
37. 怎样理解人民法院审理行政案件是对具体行政行为是否合法进行审查的原则? (37)
38. 为什么规定行政诉讼中有使用本民族语言的原则? (39)
39. 国家行政机关对行政诉讼应抱什么样的正确态度? (39)
40. 人民法院对行政诉讼的受案范围是指什么? ... (41)
41. 确定行政诉讼受案范围有哪些方式? (43)
42. 行政诉讼法规定了哪些行政纠纷可以向人民法院提起行政诉讼? (44)
43. 行政诉讼法规定的受案范围有些什么特点? ... (46)
44. 行政诉讼法正式实施前行政案件如何受理? ... (47)
45. 如何理解行政诉讼法第11条第1款第(一)项的规定? (49)
46. 如何理解行政诉讼法第11条第1款第(二)项的规定? (51)
47. 如何理解行政诉讼法第11条第1款第(三)项的规定? (52)
48. 如何理解行政诉讼法第11条第1款第(四)项的规定? (53)
49. 如何理解行政诉讼法第11条第1款第(五)项的规定? (55)
50. 如何理解行政诉讼法第11条第1款第(六)项

- 的规定? (56)
51. 如何理解行政诉讼法第11条第1款第(七)项
的规定? (57)
52. 如何理解行政诉讼法第11条第1款第(八)项
的规定? (58)
53. 行政诉讼法规定哪些事项人民法院不予受理? (58)
54. 什么是行政诉讼的管辖? (61)
55. 什么是行政诉讼的级别管辖? (61)
56. 什么是行政诉讼的地域管辖? (63)
57. 什么是行政诉讼的特殊地域管辖? (64)
58. 什么是行政诉讼的专属管辖? (65)
59. 什么是行政诉讼的共同管辖和选择管辖? (66)
60. 什么是行政诉讼的移送管辖? (67)
61. 什么是行政诉讼的指定管辖? 行政案件管辖权
发生争议应如何处理? (67)
62. 什么是行政诉讼的原告? (69)
63. 行政诉讼的被告有哪些? (69)
64. 公民在有权提起行政诉讼的期限内死亡, 谁可
以替他提起诉讼? (70)
65. 有权提起行政诉讼的法人或者其他组织终止,
由谁提起诉讼? (70)
66. 在行政诉讼中被告的主要特征是什么? (71)
67. 经过行政复议的行政案件, 由哪个行政机关作
行政诉讼中的被告? (71)
68. 什么是行政诉讼的共同被告? (72)
69. 违法作出具体行政行为的组织, 能不能成为行
政诉讼中的被告? (73)

70. 原作为被告的行政机关已撤销或合并成另一机关的, 应该如何确定被告? (73)
71. 共同诉讼人是指什么? (74)
72. 行政诉讼中第三人是指谁? (74)
73. 行政诉讼中的第三人有哪些特点? (75)
74. 什么叫委托代理人? (76)
75. 行政诉讼中的当事人是指哪些? (76)
76. 行政诉讼当事人有哪些诉讼权利和义务? (77)
77. 社会团体在行政诉讼中的地位和作用怎样? ... (79)
78. 律师怎样做好行政诉讼代理? (79)
79. 什么是行政诉讼的证据? 它应具备哪些条件?
..... (80)
80. 行政诉讼证据有哪些种类? (81)
81. 对行政诉讼证据审查的法定形式是什么? (84)
82. 什么是行政诉讼的举证责任? (85)
83. 行政诉讼法为什么要规定被告负举证责任? ... (85)
84. 行政诉讼被告举证责任的范围是什么? (86)
85. 行政诉讼过程中被告能不能继续收集证据? ... (87)
86. 行政诉讼过程中, 被告委托代理诉讼的律师能否为被告继续向原告和证人收集证据? (89)
87. 什么是行政诉讼证据保全? 证据保全必须具备什么条件? (90)
88. 行政诉讼的证据制度对人民法院是怎样要求的? (91)
- ✓89. 什么是起诉? 什么是受理? 两者的关系如何?
..... (92)
90. 如何保障公民、法人和其他组织依法提起行

政诉讼的权利？	(93)
91. 什么是行政复议？	(94)
92. 行政复议机构有哪些？	(95)
93. 如何健全我国的行政复议制度？	(96)
94. 行政复议与行政案件起诉是什么关系？	(97)
95. 如何理解当事人对行政复议与提起诉讼的自由 选择原则？	(99)
96. 行政诉讼时效与起诉有什么关系？	(100)
97. 提起行政诉讼应具备哪些条件？	(101)
98. 行政诉讼起诉的形式和诉状的内容有些什么要 求？	(102)
99. 为什么行政诉讼期间不停止具体行政行为的执 行？	(102)
100. 行政案件的审理程序是怎样规定的？	(104)
101. 人民法院审理第一审行政案件应作哪些准备 工作？	(105)
102. 人民法院开庭审理第一审行政案件分为哪些 阶段？	(107)
103. 人民法院审理行政案件的二审程序是怎样 的？	(110)
104. 人民法院审理行政案件的审判监督程序有哪 些规定？	(111)
105. 行政诉讼的期间是怎样规定的？	(112)
106. 如何理解行政诉讼不适用调解原则？	(115)
107. 经人民法院两次合法传唤，原告或被告拒不 到庭怎么办？	(116)
108. 行政诉讼的强制措施是指什么？	(117)

109. 哪些行为属妨害行政诉讼的行为? (118)
110. 构成妨害行政诉讼行为的要件是什么? (120)
111. 对妨害行政诉讼的人怎么处理? (121)
112. 原告提起诉讼后能不能撤回起诉? (123)
113. 如何理解人民法院审判行政案件司法变更权
有限原则? (124)
114. 行政诉讼中被告能不能改变其所作的具体行
政行为? 改变了怎么办? (125)
115. 规章能否作为人民法院审理行政案件的依据?
..... (126)
116. 人民法院审理行政案件有哪些判决种类? (127)
117. 人民法院判决维持具体行政行为的应当具备
哪些条件? (127)
118. 判决被告在一定期限内履行法定职责的条 件
是什么? (128)
119. 人民法院能不能判决行政机关重新作出具体
行政行为? 行政机关能不能作出与原具体行
政行为基本相同的具体行政行为? (129)
120. 人民法院在审理行政案件中, 发现行政机 关
的主管人员、直接责任人员有违反政纪的问
题, 该怎么办? (130)
121. 人民法院审理行政案件能否实行书面审 理?
..... (131)
122. 什么是行政案件的执行? (132)
123. 公民、法人或者其他组织拒绝履行人民法 院
判决、裁定的怎么办? (133)
124. 行政机关拒绝履行人民法院判决、裁定的怎

么办?	(134)
125. 公民、法人或其他组织对具体行政行为 既不 提起诉讼又不履行的, 怎么办?	(135)
126. 什么情况下可以采取强制执行措施?	(136)
127. 什么叫侵权赔偿责任?	(137)
128. 在行政诉讼中规定侵权赔偿责任的意义 是什 么?	(138)
129. 构成侵权赔偿责任必须具备的条件是什么? ...	(139)
130. 侵权赔偿责任由谁承担?	(140)
131. 什么是行政赔偿追偿权?	(141)
132. 解决侵权赔偿问题的程序是怎样的?	(142)
133. 什么是涉外行政诉讼?	(143)
134. 涉外行政诉讼与通常的行政诉讼在权利 和 义 务上有何不同?	(144)
135. 涉外行政诉讼有哪些基本原则?	(144)
136. 什么叫行政诉讼费? 行政诉讼为什么要收费?	(146)
137. 行政诉讼应当收取哪些费用?	(147)
138. 行政诉讼费用的收取标准是怎样的?	(149)
139. 行政诉讼费用由谁预交? 由谁负担?	(150)
140. 本市人民法院开展行政审判工作的情况如何?	(151)
141. 从审判实践看行政机关应注意些什么?	(152)

二、案例

1. 无理拒绝搬迁 依法强制执行	(155)
2. 被告举证充分 裁决予以维持	(156)

3. 被告正确执法 处罚得到认可	(157)
4. 无理阻碍公务 受到拘留处罚	(158)
5. 原告行为无理 责令限期搬迁	(159)
6. 走私港币 受到处罚	(160)
7. 违反食品卫生法 肉食品厂受处罚	(161)
8. 破坏公私财物 受到治安处理	(162)
9. 河豚混入水产 卖主受到处罚	(163)
10. 故意滥伐林木 罚款将近二千	(164)
11. 认定主体有误 撤销不当处罚	(165)
12. 处罚主体搞错 法院撤销裁决	(166)
13. 适用法律不当 裁决终被撤销	(167)
14. 处罚定性不准 裁决当被撤销	(167)
15. 治安处罚不当 法院判决撤销	(169)
16. 错误吊销职务证书 法院判决撤销决定	(170)
17. 处罚无依据 法院判撤销	(171)
18. 处罚不是全正确 部分裁决被变更	(173)
19. 变更行政行为 得到法院准许	(174)
20. 被告改变行政行为 原告同意申请撤诉	(175)
21. 判决前撤销处罚 法院准予原告撤诉	(176)
22. 处罚证据不足 复议裁决撤销	(177)
23. 处罚过重 复议变更	(178)
24. 防疫站处罚欠妥当 屠宰户最后得赔偿	(178)
25. 处罚造成损失 原告得到赔偿	(180)
26. 两机关出面罚款 成为共同被告	(181)
27. 规章与法律相抵触 不能作为审理依据	(181)
28. 处罚主体有异议 谁该受罚待审理	(183)
29. 法院终审确有错误 改正需按监督程序	(184)

30. 两个行政处罚 并作一案审理	(186)
-------------------------	---------

附录:

1. 中华人民共和国主席令(第16号)	(187)
2. 中华人民共和国行政诉讼法	(188)
3. 关于《中华人民共和国行政诉讼法(草案)》 的说明	(203)
4. 国务院关于贯彻实施《中华人民共和国行政诉 讼法》的通知	(211)
5. 上海市人大常委会关于贯彻落实《中华人民共 和国行政诉讼法》的决议	(215)
6. 上海市人民政府关于认真做好《行政诉讼法》 实施前准备工作的通知	(218)
7. 中共上海市委宣传部、上海市司法局关于在本 市开展《中华人民共和国行政诉讼法》宣传教 育的意见	(222)

编后记

一、问 答

1. 什么是行政？

社会的每一个组织机构，如政党、国家机关、军队、群众团体、工矿企业、商店、文化、教育、卫生、科学研究等事业单位，都要为实现本组织的宗旨、职责、任务而开展一系列的组织工作和管理工作，由这些社会组织的领导机构所进行的组织管理活动，通常就称为“行政”，可见，行政就是指人类社会组织的管理活动。这是广义的行政。狭义的行政是专指国家行政，即由国家行政机关行使国家行政管理权而对全社会进行的管理活动。

2. 国家行政与通常讲的行政有什么区别？

国家行政是专指由国家行政机关管理社会事务的活动。它虽然在形式上也是社会组织的管理活动，但同我们通常讲的行政，又有原则的区别。它们之间区别主要反映在性质和权限的不同上。（一）就性质来说，国家行政是由宪法和法律规定、以国家强制力为后盾的。它体现着统治阶级的意志和要求，是由国家行政机关代表国家对全社会实行管理的活动。而其他国家机关、社会团体、企业和事业单位的行政，

则是依据有关法律在属于它们各自职能范围内而进行的内部管理活动。(二)从权限上看,宪法赋予国家行政机关行使国家行政管理权。其它国家机关、社会团体、企业、事业单位组织则不能行使国家的行政管理权,只能依法执行与其职能权限相应的非国家行政管理权的权力。例如人民法院行使的是国家的审判权,人民检察院行使的是国家检察权和法律监督权,等等。

3. 什么是国家行政机关?

国家行政机关是指一个国家的统治阶级依照法律行使国家权力、组织管理国家行政事务的机关。国家行政机关也叫国家管理机关,简称政府,是国家机构的重要组成部分。

我国的国家行政机关指国务院和各级人民政府。它由国家权力机关产生,是国家权力机关的执行机关,也是国家行政事务的管理机关。它的活动对国家权力机关负责,接受国家权力机关的监督。这种关系体现了社会主义国家实行议行合一,一切权力属于人民的原则,与资本主义国家奉行的“三权分立”的原则是根本不同的。

国家行政机关的特征是:(一)国家行政机关是具有国家强制性质的社会组织,是为实现统治阶级的意志和完成统治阶级的国家任务而组织起来的,以国家强制力为后盾;(二)国家行政机关担负着国家的行政管理职能。它依法所制定的有关行政管理的规范性文件与采取的行政措施,公民、法人和其他组织都必须遵守和执行;(三)国家行政机关的一切合法活动都受到国家强制力的保障;(四)国家行政机关按一定的层次与结构依照法定程序建立和组织起来,