

遇事找

法

以案设问

依法解答

条法万千

遇事犯难

谁人指点

一览豁然

行政诉讼与国家赔偿

中国法制出版社

遇事找法丛书

# 行政诉讼与 国家赔偿

张旭勇 李 意 编著

中国法制出版社

## 图书在版编目(CIP)数据

行政诉讼与国家赔偿/张旭勇 李 意编著. —北京:  
中国法制出版社, 2004. 1

(遇事找法丛书)

ISBN 7-80182-076-2

I. 行… II. ①张… ②李… III. 行政诉讼-国家赔偿-  
案例-分析-中国 IV. D923.85

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2004)第 000418 号

## 遇事找法丛书

### 行政诉讼与国家赔偿

XINGZHENG SUSONG YU GUOJIA PEICHANG

编著/张旭勇 李 意

经销/新华书店

印刷/河北省涿州市新华印刷厂

开本/850×1168 毫米 32

印张/10.625 字数/192 千

版次/2004 年 1 月第 1 版

2004 年 1 月印刷

---

中国法制出版社出版

书号 ISBN 7-80182-076-2/D·1042

定价:16.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真:66062741

发行部电话:66062752

编辑部电话:66032924

邮购部电话:66033288

读者俱乐部电话:66026596

## 出版说明

遇到争议或纠纷怎么办？这是每个人在生活中必须面对的问题。在**讨说法、打官司、谈条件**之前您首先需要知道自己遇到的事属于哪一类，法律都有哪些规定，就您个人的情况而言胜算有几成，别小看了这些信息，它们对问题的顺利解决往往起关键作用。而法条成千上万，解决办法也不止一个，要是行家指点迷津，将会节省您不少时间和精力。

针对读者的强烈要求，我们搜集了各个领域出现的现实案例，邀请各个法律领域的行家进行分析解答，推出这套**《遇事找法》**丛书，目的是帮遇“事”犯难的您找到最经济最便捷的解决办法。它与其他案例类书籍不同的体例特点是：

**设问** 以最贴近您生活的问题为目录，让您以最快捷的方式查找到自己关心的案例。

**案例** 每本书 200—300 个案例，力求覆盖这个领域可能发生的各种纠纷或难题，以备您对号入座，从别人经的“事”中找到自己要的答案。

**解答** 法律行家对案例和问题进行分析解答，用最简洁的话告诉您最可行的办法和最可能的结果。

**依据** 不能空口无凭，还得看法律怎么说。行家解答之后附有最可能用到的法律法规，具体到条款项，以方便查阅。

**附录** 在附录中我们收录了此类纠纷最常用到的法律法规，和正文相呼应。

本套丛书的宗旨只有一个：帮助您最便捷的解决难题。我们衷心希望本套丛书能够让遇到“事”的您在众多头绪中豁然开朗，难题迎刃而解。也期待您的宝贵意见和建议，以便我们按您的要求及时修订。

二〇〇四年一月

# 目 录

## 行 政 诉 讼

### 一、行政诉讼及其受案范围

1. 在什么情况下可以提起行政诉讼? ..... (1)
2. 如何把握提起行政诉讼还是民事诉讼? ..... (2)
3. 我国行政诉讼法的目的是什么? ..... (3)
4. 法院能以“不当”为标准审查行政行为吗? ..... (4)
5. 人民法院审理行政案件能进行调解吗? ..... (5)
6. 什么是行政诉讼受案范围? ..... (6)
7. 可诉的行政行为包括哪几类? ..... (7)
8. 行政诉讼可以是“官”告“官”吗? ..... (8)
9. 公务员对机关单位发放奖金不服, 能否提起行政  
诉讼? ..... (9)
10. 政治权利受行政机关侵犯时可以提起行政诉  
讼吗? ..... (10)
11. 受教育权被侵犯, 能否提起行政诉讼? ..... (11)
12. 对于足球协会作出的处罚决定, 可以提起行政  
诉讼吗? ..... (13)
13. 非行政职权行使主体作出假行政行为, 可以提  
起行政诉讼吗? ..... (14)

14. 不服抽象行政行为，可以提起行政诉讼吗？ ..... (15)
15. 可以就行政机关的最终裁决行为向人民法院提起诉讼吗？ ..... (16)
16. 对行政机关的处罚决定曾经表示同意，事后若不服，是不是还可以提起行政诉讼？ ..... (18)
17. 行政机关“拖而不决”、“决而不行”时，我们怎么办？ ..... (19)
18. 行政机关已经发给抚恤金，但少发了，可以告它吗？ ..... (20)
19. 行政机关指导有误，并造成损失的，公民或组织可以告吗？ ..... (22)
20. 对行政调解行为有异议，可以告调解者——行政机关吗？ ..... (23)
21. 对赔偿裁决不服，能否提起行政诉讼？ ..... (24)
22. 对行政公证行为不服的，可以提起行政诉讼吗？ ..... (25)
23. 是不是对公安机关采取的强制措施不服都可以提起行政诉讼？ ..... (27)
24. 什么是重复处理行为，对重复处理行为能不能告？ ..... (29)
25. 对行政奖励行为不服，可以提起行政诉讼吗？ ..... (30)
26. 对交通事故责任认定行为不服，可以提起行政诉讼吗？ ..... (32)
27. 对劳动教养决定不服的，可以提起行政诉讼吗？ ..... (33)
28. 病员及其亲属对医疗事故技术鉴定结论不服的，可否提起行政诉讼？ ..... (35)

29. 对法院司法警察的管理行为可以提起行政诉讼吗? ..... (36)
30. 对行政机关要求接受调查、询问等通知行为不服的,能否提起行政诉讼? ..... (38)
31. 对选举委员会公布的选民名单不服的,可以提起行政诉讼吗? ..... (39)
32. 企业经营者因政府有关部门免去或变更其法定代表人而向人民法院起诉,人民法院能否作为行政案件来受理? ..... (41)
33. 行政机关违法要求履行义务,可以提起行政诉讼吗? ..... (42)

## 二、管 辖

34. 什么是行政诉讼案件的管辖? ..... (44)
35. 什么是被告所在地,什么是原告所在地? ..... (45)
36. 哪些行政一审案件不由基层人民法院管辖? ..... (46)
37. 因不动产提起行政诉讼,应由哪个法院管辖?为什么? ..... (48)
38. 对限制人身自由的强制措施不服的,应由哪个法院管辖? ..... (49)
39. 对复议机关的复议决定不服的,应向哪个法院提起行政诉讼? ..... (51)
40. 都具有管辖权的两个法院发生管辖权争议时,怎么办? ..... (52)
41. 人民法院受理行政第一审案件后,发现自己原

- 来没有管辖权，怎么办？ ..... (54)
42. 拥有管辖权的法院因不可抗力无法行使管辖权，  
或者因为其他原因不适宜行使管辖权的，应怎  
么办？ ..... (55)
43. 对两个或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，应怎样确定第一  
审案件的管辖法院？ ..... (56)
44. 能向当地镇上的人民法庭提起行政诉讼吗？ ..... (58)
45. 行政机关基于同一事实，既对人身又对财产实  
施行政处罚或者采取行政强制措施的，被限制  
人身自由的公民、被扣押或者没收财产的公  
民、法人或者其他组织对上述行为均表示不服  
的，应由哪个法院管辖？ ..... (59)
46. 对法院的管辖权有异议时，应怎么办？ ..... (61)
47. 什么是本辖区内重大、复杂的案件？ ..... (62)
48. 因变更被告而需要改变管辖法院时，  
应如何处理？ ..... (63)

### 三、行政诉讼参加人

49. 什么是行政诉讼原告、被告以及第三人？ ..... (65)
50. 行政诉讼原告有哪几类？ ..... (66)
51. 行政诉讼被告有哪几类？ ..... (67)
52. 有权提起行政诉讼的公民死亡的，可由谁提起  
行政诉讼？ ..... (69)
53. 实施具体行政行为的行政机关的工作人员，能

- 否作为行政诉讼被告? ..... (70)
54. 有权起诉的法人或组织终止后, 还能提起诉讼吗? ..... (71)
55. 其他人的合法权益受具体行政行为侵犯, 能否  
代为起诉? ..... (73)
56. 不是行政机关作出的具体行政行为的对象人,  
能否作为原告提起行政诉讼? ..... (74)
57. 行政机关内部机构行使行政职权时, 应以谁为  
被告? ..... (76)
58. 非国有企业被强制终止时, 谁有资格提起行政  
诉讼? ..... (77)
59. 在共同竞争的领域, 能否因为行政机关“偏心”  
而提起行政诉讼? ..... (79)
60. 行政机关可以作为行政诉讼的原告提起行政诉  
讼吗? ..... (80)
61. 合伙企业及其他非法人组织提起行政诉讼的,  
如何行使起诉权? ..... (82)
62. 在中外合资企业中, “老外”能独立提起行政  
诉讼吗? ..... (82)
63. 限制行为能力的公民如何行使起诉权? ..... (84)
64. 经复议的案件, 复议机关改变原具体行政行为  
的, 应以谁为被告? ..... (85)
65. 村委会可以作为行政诉讼被告吗? ..... (86)
66. 临时机构能作为行政诉讼被告吗? ..... (87)
67. 被委托的组织作出的行为侵犯公民、法人或者  
其他组织的合法权益的, 应以谁为被告? ..... (88)

68. 公民被限制人身自由，无法及时提起行政诉讼时，怎么办？ ..... (90)
69. 对经过上级行政机关批准的具体行政行为不服的，应以谁为被告提起行政诉讼？ ..... (91)
70. 复议机关在法定期限内不作出复议决定，应以谁为被告提起行政诉讼？ ..... (93)
71. 乡政府超越职权批给公民建房，土管局对公民的建房行为作出处罚，公民不服提起行政诉讼的，乡政府在诉讼中是什么地位？ ..... (94)
72. 行政机关错发给他人许可证，申领人以外的其他人能否作为原告提起行政诉讼？ ..... (95)
73. 对侵犯公共利益的具体行政行为不服的，公民可以作为原告提起行政诉讼吗？ ..... (97)
74. 高等教育机构是否可以作为行政诉讼的被告？ ..... (99)
75. 邮电局可以作为行政诉讼的被告吗？ ..... (100)

#### 四、证 据

76. 什么是证据，证据具有哪些特点？ ..... (103)
77. 由谁承担具体行政行为合法性的举证责任？ ..... (104)
78. 被告向法院提交证据以证明其行为合法的期限是多少？ ..... (106)
79. 行政诉讼过程中被告向人民法院提交的证据可以是事后收集的吗？ ..... (108)
80. 在什么情况下，人民法院可以允许被告补充证据？ ..... (109)



81. 在行政诉讼过程中，被告的律师可以自行收集  
证据吗？ ..... (111)
82. 被告在一审中拒绝向人民法院提交证据时，人  
民法院怎么办？ ..... (113)
83. 在行政诉讼中，原告需要承担举证责任吗？ ..... (114)
84. 人民法院在什么情况下向有关组织或公民调取  
证据？ ..... (116)
85. 对被告据以认定案件事实的鉴定结论有异议的，  
原告怎么办？ ..... (119)
86. 什么是证据保全，在什么情况下诉讼当事人可  
以申请证据保全？ ..... (121)
87. 什么是证据交换，在什么情况下法院会决定庭  
审前双方进行证据交换？ ..... (123)
88. 在诉讼过程中，复议机关在复议过程中收集的  
证据能否支持原具体行政行为的合法性？ ..... (125)
89. 被告在二审程序中向人民法院提交在一审中没  
有提交的证据，这些证据合法有效吗？ ..... (127)
90. 当事人向人民法院提供证据必须符合哪些要  
求？ ..... (129)
91. 什么是质证，作为法院认定裁判事实的证据都  
必须经过质证吗？ ..... (130)
92. 哪些证据材料不能作为定案依据？ ..... (133)
93. 原告在行政程序中拒绝提供的证据，在诉讼程  
序中提供给法院的有用吗？ ..... (134)
94. 证明同一事实的不同证据之间有效力差别吗？ ..... (136)

95. 哪些事实可由人民法院直接认定, 无须当事人提供证据证明? ..... (138)

### 五、起诉与受理

96. 什么是行政复议? 公民、法人或者其他组织提起行政诉讼前, 都必须经过行政复议吗? ..... (139)
97. 复议机关在复议期限内不作复议决定, 复议申请人可以提起行政诉讼吗? ..... (141)
98. 公民、法人或者其他组织直接向人民法院提起行政诉讼的, 应当在多长期限内起诉? ..... (142)
99. 什么是诉讼时效的延长? ..... (144)
100. 怎样计算行政诉讼起诉期限? ..... (145)
101. 公民、法人或者其他组织提起行政诉讼后, 人民法院没有表态是否受理, 我们该怎么办? ..... (148)
102. 行政机关作出具体行政行为, 而没有制作或没有送达正式的法律文书, 公民、法人或者其他组织能提起诉讼吗? ..... (150)
103. 原告申请撤销, 人民法院经审查准许原告撤销后, 原告以同一事实和理由重新起诉的, 人民法院会受理吗? ..... (152)
104. 法律规定明确要先申请行政复议的, 人民法院会受理公民直接提起诉讼的案件吗? ..... (155)
105. 根据同一事实, 行政机关对数个公民、法人或者其他组织作出具体行政行为的, 数个公民、法人或者其他组织能一起向人民法院提

- 起行政诉讼的，人民法院应当一并审理吗？ ..... (157)
106. 在提起行政诉讼的同时，公民还可以一起提起赔偿诉讼吗？ ..... (159)
107. 法律没有规定先复议后起诉的，公民、法人或者其他组织申请行政复议后又撤回复议申请后，再向人民法院提起行政诉讼的，人民法院应当受理吗？ ..... (161)
108. 原告向人民法院提起行政诉讼后，不按规定预交案件受理费的，人民法院会采取什么措施？ ..... (163)
109. 公民、法人或者其他组织并不是由于自身原因超过起诉期限的，被他人耽误的时间能计算在法定的起诉期间之内吗？ ..... (165)

## 六、审理与判决

110. 公民、法人或者其他组织向人民法院提起行政诉讼，哪些情况下人民法院会裁定不予受理，即使已经受理的也会裁定驳回起诉？ ..... (167)
111. 在诉讼期间，被诉的原具体行政行为不能停止执行吗？ ..... (168)
112. 什么是当事人申请回避的诉讼权利，怎样行使申请回避的权利？ ..... (169)
113. 被告无正当理由拒不到庭参加诉讼，人民法院应怎样处理？ ..... (171)

114. 诉讼过程中，有人故意破坏诉讼秩序，人民法院有何强制措施？ ..... (173)
115. 在诉讼过程中，被告改变原来的具体行政行为，原告又不申请撤诉的，人民法院应该怎么办？ ..... (174)
116. 地方性法规与全国性法律不一致的，人民法院应怎么办？ ..... (176)
117. 人民法院在什么条件下会判决维持原具体行政行为？ ..... (178)
118. 人民法院在什么情况下会判决部分撤销原具体行政行为？ ..... (179)
119. 有时人民法院为何在撤销原具体行政行为的同时，还要责令行政机关重新作出具体行政行为？ ..... (180)
120. 行政机关超过法定期限作出的具体行政行为对公民、法人或者其他组织是有利的，人民法院应怎样处理？ ..... (182)
121. 公民起诉行政机关不作为理由不能成立的，人民法院应怎样判决？ ..... (185)
122. 人民法院有权直接变更具体行政行为吗？ ..... (186)
123. 人民法院有权命令行政机关作出一定的行为吗？ ..... (188)
124. 具体行政行为违法，但判决撤销会造成重大的公共利益损害的，人民法院应该怎么判？ ..... (190)
125. 判决行政机关履行法定职责已经没有意义

- 或不可能时，人民法院应当作何处理？ ..... (193)
- 126. 判决撤销违法的具体行政行为已经不可能  
时，人民法院会作出什么判决？ ..... (194)
- 127. 人民法院应当在多长期限内作出判决？ ..... (196)
- 128. 对已经发生最终法律效力的判决不服的，  
还有什么办法？ ..... (197)
- 129. 如何理解行政诉讼法第 63 条规定的“违  
反法律、法规规定”？ ..... (200)
- 130. 起诉状副本送达后，原告还可以增加新  
的诉讼请求吗？ ..... (201)
- 131. 人民法院审理上诉案件时，会有哪几种  
处理方式？ ..... (202)
- 132. 哪些情况下，人民法院应中止诉讼？ ..... (203)
- 133. 哪些情况下，人民法院应终结诉讼？ ..... (204)
- 134. 在行政诉讼中，人民法院可以加重处罚吗？ ..... (206)
- 135. 人民法院的裁定适用于哪些事项的处理？ ..... (207)

### 七、执行与涉外行政诉讼

- 136. 申请人民法院强制执行的期限是多少？ ..... (209)
- 137. 应向哪个法院提出强制执行申请？ ..... (210)
- 138. 公民、法人或其他组织申请人民法院强制执  
行生效裁判文书应当符合哪些条件？ ..... (212)
- 139. 生效具体行政行为的权利人能申请人民法院  
强制执行吗？ ..... (214)
- 140. 在哪些情况下人民法院不予强制执行？ ..... (216)

141. 人民法院应如何对行政机关强制执行生效具体行政行为的申请进行审查? ..... (217)
142. 外国人在我国提起行政诉讼, 能委托外国的律师进行代理诉讼吗? ..... (219)

## 国家赔偿

### 一、国家赔偿及其范围

143. 什么是国家赔偿、行政赔偿、司法赔偿、刑事赔偿? ..... (221)
144. 一般应符合哪些条件才能请求国家赔偿? ..... (223)
145. 对村委会违反果园承包种植合同的行为可以请求国家赔偿吗? ..... (225)
146. 行政机关合法的行为造成损害的, 属于国家赔偿范围吗? ..... (227)
147. 公民被判了数罪, 经再审被改判为一罪, 是否有权要求赔偿? ..... (228)
148. 公安机关工作人员执行职务时故意打伤人, 受害人应请求行政赔偿还是民事赔偿? ..... (230)
149. 名誉权受到行政机关违法行为侵害的, 能请求行政赔偿吗? ..... (232)
150. 行政机关违法的行政行为侵害了将来可能获得的利益, 公民能请求行政赔偿吗? ..... (234)
151. 与违法具体行政行为有关的损害都可以请求行