

怎样打官司 行政诉讼

分 册

邢鸿飞 顾向一 编著



河海大学出版社

怎样打官司

——行政诉讼分册

邢鸿飞 顾向一 编著

河海大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

怎样打官司. 行政诉讼分册/邢鸿飞,顾向一编著.
南京:河海大学出版社,2000.7

ISBN 7-5630-1437-3

I. 怎… II. ①邢…②顾… III. 行政诉讼法-基
本知识-中国 IV. D920.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2000)第 62816 号

河海大学出版社出版发行

(南京西康路 1 号 邮编:210098)

南京京新印刷厂印刷 全国新华书店经销

2000 年 7 月第 1 版 2000 年 7 月第 1 次印刷

开本:850×1168 毫米 1/32 印张:12

字数:309 千字 印数:1~5000 册

定价:15.00 元

0741967

再 版 说 明

打官司丛书自问世以来,深受广大读者喜爱,为更好地适应不断变化的现实需求,特进行全面修订,以飨读者。

修订版打官司丛书,书名不再以《怎样打××官司》形式出现,而统一为:《怎样打官司——××分册》,以使书名更具科学性。

修订版打官司丛书,较之以前更具可操作性。法律依据更加充分准确;所选案例更加丰富生动;分析论证更加透彻明晰。

修订版打官司丛书,装帧设计进行了全面调整,能满足其既是畅销书,又是学术专著的特色需要。

修订版打官司丛书,与以往任何版本的版权不存在沿袭关系,新版打官司丛书版权属本书编委会所有,任何侵权行为,必将受到法律追究。

修订版打官司丛书,希望你成功!

丛书编委会

2000.7

打官司丛书
编委会

主 编 查一民 王长远

副主编 张 伟 潘科明

编 委 查一民 王长远 张 伟 潘科明
马 荣 谢国伟 李飞坤 孟 红
周亦杨 谢国勤 李友根 徐 军
张宏伟 邢鸿飞 曾丽敏 龚 俊
张晓林 郭伟林 周建明 叶 娅

目 录

第一部分 原 理

一、何为行政官司？

1. 什么是行政官司？其起因是什么？ (1)
2. 什么是违法行政？有哪些表现形式？ (1)
3. 什么是不当行政？有哪些表现形式？ (2)
4. 什么是行政失职？ (3)
5. 什么是行政越权？ (4)
6. 什么是滥用职权？ (4)
7. 什么是违反法定程序？ (5)
8. 什么是行政诉讼？其历史发展如何？ (5)
9. 什么是行政复议？它与行政诉讼有何相同点？又有何区别？ (6)
10. 什么是行政诉讼法？其表现形式主要有哪些？ (8)
11. 为什么要制定《行政诉讼法》？ (8)
12. 什么是行政诉讼的基本原则及基本制度？ (9)
13. 我国《行政诉讼法》有哪些特点？ (10)
14. 我国《行政诉讼法》的效力范围如何？ (10)

二、能否起诉？

1. 哪些案件属于行政案件，从而可以提起行政诉讼？ (11)
2. 行政机关工作人员的个人行为能否引发行政诉讼？ (12)
3. 行政机关的民事行为能否引发行政诉讼？ (13)

4. 国家行为能否引发行政诉讼?	(13)
5. 抽象行政行为与具体行政行为有何区别?	(14)
6. 抽象行政行为能否引发行政诉讼?	(15)
7. 内部行政行为能否引发行政诉讼?	(16)
8. 内部行政行为与外部行政行为有何区别?	(16)
9. 行政终局裁决行为能否引发行政诉讼?	(17)
10. 行政终局裁决行为与非终局裁决行为有何区别?	(18)
11. 什么是行政调解、行政仲裁、行政裁决?	(18)
12. 行政调解、行政仲裁与行政裁决三者有何区别?	(18)
13. 什么是刑事司法行为? 什么是行政指导行为? 它们能 否引发行政诉讼?	(19)
14. 什么是行政处罚? 行政处罚有什么特征?	(20)
15. 行政处罚与行政处分有何区别?	(20)
16. 行政处罚有哪些具体表现形式?	(21)
17. 行政处罚与执行罚有什么区别?	(22)
18. 什么叫行政处罚显失公正? 其主要表现有哪些?	(23)
19. 行政管理相对人在什么情况下构成行政违法? 在什么 情况下承担行政法律责任?	(23)
20. 什么是行政处罚的设定? 它与行政处罚的决定有何不 同?	(24)
21. 法律对行政处罚已有规定, 行政法规、地方性法规能否 重复规定? 两者关系如何?	(26)
22. 行政法规和地方性法规如何设定行政处罚? 两者关系 如何?	(26)
23. 部门行政规章可以设定行政处罚吗?	(27)
24. 地方性规章可以设定行政处罚吗?	(27)
25. 除行政机关外, 还有哪些组织可以实施行政处罚?	(28)
26. 行政机关以外的组织实施行政处罚, 责任由谁承担?	(29)

27. 什么是行政处罚的管辖?	(29)
28. 哪些人实施违法行为后不予行政处罚?	(30)
29. 《行政处罚法》规定的追诉时效有多长?	(30)
30. 根据《行政处罚法》的规定, 哪些行为应当从轻或减轻处罚?	(31)
31. 行政机关作出行政处罚时, 被处罚人具有哪些权利?	(31)
32. 什么是行政处罚的简易程序? 哪些处罚可以通过简易程序作出?	(32)
33. 简易程序包括哪些具体步骤?	(32)
34. 什么是行政处罚的一般程序? 如何进行?	(33)
35. 什么叫听证程序? 如何进行?	(34)
36. 执法人员如何当场作出行政处罚?	(35)
37. 罚款的决定权和收缴权是如何分离的? 《行政处罚法》有何特殊规定?	(36)
38. 《行政处罚法》有关行政赔偿责任的法律规定有哪些?	(36)
39. 现行的法规和规章与《行政处罚法》相抵触的, 如何处理?	(37)
40. 什么是处罚法定原则?	(37)
41. 什么是处罚与教育相结合原则?	(38)
42. 什么是“一事不再罚”原则?	(38)
43. 什么是行政强制措施? 它与行政处罚有何不同?	(39)
44. 行政强制措施的具体情形有哪些?	(40)
45. 认为行政机关侵犯法律规定的经营自主权的, 能否提起行政诉讼?	(41)
46. 认为行政机关违法拒绝或拖延颁发有关证照的, 能否提起行政诉讼?	(42)
47. 认为行政机关没有依法履行保护人身权、财产权法定职	

- 责的,能否提起行政诉讼? (43)
48. 认为行政机关没有依法发放抚恤金的,能否提起行政诉讼? (44)
49. 认为行政机关违法要求履行义务的,能否提起行政诉讼?
..... (45)
50. 认为行政机关侵犯其人身权、财产权的,能否提起行政诉讼? (45)
51. 《行政诉讼法》第 11 条第 2 款所谓的“其他行政案件”指的是
是什么? (46)
52. 什么是食品卫生行政诉讼? 它有哪些特点? (47)
53. 什么是专利行政诉讼? 此类案件有什么特点? (48)
54. 什么是物价行政诉讼? 其受案范围如何? (49)
55. 什么是计划生育行政诉讼? 违反计划生育的行为主要
有哪些? (49)
56. 什么是税务行政诉讼? 人民法院如何受理税务行政案件?
..... (50)
57. 在治安行政案件中,复议机关撤销了原处罚决定,被害人
不服,能否起诉? (51)
58. 劳动教养案件是否以经过复议作为起诉的前置条件?
..... (51)
59. 不服被告重新作出的具体行政行为能否起诉? (52)
60. 对行政合同行为能否提起行政诉讼? (52)
61. 哪些具体行政行为可以申请行政复议? (53)
62. 对抽象行政行为能否申请行政复议? (54)
63. 人民法院对非诉行政行为能否审查? (55)
64. 在审查行政行为合法性过程中,人民法院如何对事实进
行审查? (55)
65. 人民法院为什么只审查具体行政行为的合法性,而不审
查具体行政行为的合理性? (56)

三、向谁起诉?

1. 什么是行政复议机关? 什么是行政复议机构? 两者区别何在? (57)
2. 什么是行政诉讼的审判组织? (58)
3. 我国确定行政诉讼管辖的原则是什么? (58)
4. 什么是复议前置? 什么是复议选择? 两者关系如何? (59)
5. 如何确定行政复议的管辖? (60)
6. 什么是行政诉讼管辖? 我国《行政诉讼法》规定了哪几种管辖? (61)
7. 什么是级别管辖? 确定级别管辖的标准是什么? (61)
8. 什么是地域管辖? 它与级别管辖有何联系和区别? (62)
9. 什么是一般地域管辖? 其管辖的原则及其具体内容是什么? (63)
10. 对《行政诉讼法》第 17 条规定的“复议机关改变原具体行政行为”应如何理解? (64)
11. 什么是特殊地域管辖? 我国《行政诉讼法》规定了哪几种特殊地域管辖? (64)
12. 什么是移转管辖? 它与移送管辖有什么区别? (66)
13. 什么是共同管辖或选择管辖? 它有哪些具体表现? (67)
14. 中级人民法院管辖的第一审行政案件有哪些? (68)

四、谁来参加诉讼?

1. 行政诉讼参与人与行政诉讼参加人有哪些? 当事人与其他诉讼参与人有何区别? (69)
2. 什么是行政诉讼的原告? 行政诉讼原告应具备哪些条件? (70)

3. 行政诉讼原告的资格在什么情况下会发生转移? 如何发生转移? (71)
4. 被受处罚人所加害的受害人能否提起行政诉讼? (72)
5. 行政机关是否一定不能成为行政诉讼的原告? (72)
6. 什么是行政诉讼的共同原告? 他有哪几种? (73)
7. 谁是行政诉讼的被告? 行政诉讼被告有哪些具体情形? (74)
8. 行政诉讼为什么要以行政机关为当然被告? (75)
9. 行政机关以外的其他组织是否一定不能成为行政诉讼的被告? (76)
10. 村民委员会、居民委员会能否成为行政诉讼中的被告? (76)
11. 我国的行政性公司能否成为行政诉讼的被告? (77)
12. 行政诉讼的被告资格在什么情况下发生转移? 如何发生转移? (77)
13. 谁是行政诉讼的共同被告? 他有哪几种? (78)
14. 谁是被告的法定代表人? (79)
15. 被告的法定代表人与被告的诉讼代理人以及与被告有何区别? (79)
16. 何为行政诉讼的第三人? 行政诉讼第三人有哪些具体情形? (80)
17. 什么是有独立请求权的第三人? 他的诉讼地位如何? (81)
18. 什么是无独立请求权的第三人? 他的诉讼地位如何? (81)
19. 为什么说第三人是既不具备原告资格, 又不具备被告资格的利害关系人? (82)
20. 何为行政诉讼的代理人? 行政诉讼代理人有哪几种? (83)

21. 在行政诉讼中,哪些人可以担任委托代理人? 律师作为诉讼代理人有哪些特殊权利? (84)

五、如何起诉、上诉、申诉?

1. 什么是行政诉讼证据? 它有哪些特征? (85)
2. 如何对行政诉讼证据进行分类? (85)
3. 什么叫证据保全? 人民法院在何种情况下才能采取证据保全措施? (86)
4. 提起行政诉讼应符合哪些条件? (87)
5. 人民法院应在哪些方面对起诉进行审查? (87)
6. 人民法院对不予受理的案件应分别作何处理? (90)
7. 我国法律对行政复议和行政诉讼的主要期间是如何规定的? (91)
8. 如何计算行政诉讼期间? (93)
9. 人民法院在案件受理过程中,如何处理好复议与诉讼的关系? (94)
10. 不予受理的裁定如何适用? (95)
11. 财产保全的裁定如何适用? (95)
12. 先予执行的裁定如何适用? (96)
13. 人民法院裁定不准原告撤诉,原告仍拒不到庭的,应如何处理? (97)
14. 如何写行政起诉状? (97)
15. 如何写行政答辩状? (98)
16. 提起行政上诉必须具备哪些条件? (98)
17. 什么叫申诉? 行政申诉案件如何审理? (99)
18. 什么叫抗诉? 对抗诉案件应如何审理? (100)
19. 人民法院受理上诉案件应遵循哪些程序规定? (100)

六、如何一审、二审、再审？

1. 我国行政案件的审理有何特点？ (101)
2. 如何理解人民法院对行政案件独立行使审判权？ (101)
3. 如何理解行政诉讼中双方当事人诉讼地位的平等性？
..... (102)
4. 什么是合议制度？ (103)
5. 什么是回避制度？ (103)
6. 什么是公开审判制度？ (104)
7. 为什么具体行政行为不因行政诉讼而停止其执行？在实
践中有无例外？ (105)
8. 为什么行政诉讼不适用调解？ (105)
9. 为什么行政诉讼以审查具体行政行为的合法性为原则？
..... (106)
10. 如何理解行政诉讼中的被告负举证责任原则？ (107)
11. 如何理解行政诉讼中人民法院对具体行政行为的司法
变更权？ (108)
12. 如何理解行政诉讼中人民法院的司法裁判优于行政机
关的行政裁决？ (109)
13. 开庭审理的基本原则有哪些？ (109)
14. 如何开庭审理一审行政案件？ (110)
15. 具体行政行为未引用法律规范的，人民法院应如何审查？
..... (111)
16. 人民法院的一审判决有哪几种？其适用条件是什么？
..... (112)
17. 什么是履行判决？对履行判决的实体内容如何掌握？
..... (113)
18. 在哪些情况下，人民法院可以采取部分撤销的裁判方
式？ (114)

19. 对复议机关维持原行政机关决定的案件,人民法院在
判决时应如何处理? (114)
20. 在行政诉讼中,被告改变了原具体行政行为,但原告不
撤诉,改变的处理决定是否有效? (115)
21. 什么是两审终审制度? (116)
22. 第二审程序中,行政机关能否改变其所作的原具体行政
行为? (116)
23. 第二审人民法院审理上诉案件的权限范围有哪些?
..... (117)
24. 二审行政案件的审理方式有哪几种? (118)
25. 第二审行政裁判有哪几种? 其各自的适用条件是什么?
..... (118)
26. 什么情况下才能发回原审法院重审? (119)
27. 行政诉讼中的审判监督程序应如何提起? (120)
28. 人民检察院如何对行政诉讼实行法律监督? (121)
29. 对人民检察院提起的抗诉,人民法院应如何立案再审?
按照什么程序进行? (121)
30. 提起再审的法定理由和程序是什么? (122)
31. 什么是妨害行政诉讼的行为? (123)
32. 什么是延期审理? 什么是延长审限? (123)
33. 什么是撤诉? 撤诉有哪几种情形? (124)
34. 撤诉的法律后果是什么? (125)
35. 什么是缺席判决? 在哪些情况下,人民法院对行政案件
可以缺席判决? (125)
36. 什么是诉讼中止? 什么是诉讼终结? 两者有何区别?
..... (126)
37. 人民法院审理行政案件以什么为依据? 对“参照”规章
应如何理解? (127)
38. 规章以下的规范性文件在何种情况下可作为审查依据?

.....	(128)
39. 行政复议与行政诉讼所适用的法律依据有什么区别?	
.....	(129)

七、如何执行?

1. 什么叫行政执行?	(130)
2. 什么是行政执行的依据?	(130)
3. 行政执行的意义是什么?	(131)
4. 行政执行的构成要件有哪些?	(131)
5. 什么是行政强制执行措施? 强制执行措施主要有哪些?	
.....	(132)
6. 行政机关不履行法定职责, 人民法院判决责令其依法履行, 行政机关仍拒绝履行时, 应怎样执行?	(135)
7. 人民法院依法撤销了行政机关限制人身自由的具体行政行为, 行政机关拒绝放人的, 应怎样执行?	(135)
8. 吊销营业执照的具体行政行为被依法撤销后, 行政机关仍不恢复当事人的营业资格, 应如何执行?	(136)
9. 目前法律、法规规定享有执行权或部分执行权的国家行政机关主要指哪些机关?	(136)
10. 法律、法规没有授予执行权的行政机关行使了执行权, 应如何处理?	(136)
11. 审判和执行分开有什么好处?	(137)
12. 什么叫申请执行? 申请执行应具备哪些条件?	(137)
13. 什么叫移交执行? 移交执行应符合哪些条件?	(138)
14. 怎样写申请执行书?	(138)
15. 在行政执行过程中, 执行申请人提出终止执行或被执行 人提出愿意履行的, 应如何处理?	(139)
16. 在行政执行过程中发现当事人确无履行能力时应如何 处理?	(139)

17. 什么叫查封? 查封应如何执行? (140)
18. 什么叫扣押? 扣押应如何执行? (140)
19. 什么叫冻结? 冻结应如何执行? (140)
20. 什么叫扣缴? 扣缴应如何执行? (141)
21. 什么叫扣留? 扣留应如何执行? (141)
22. 什么叫拍卖、变卖? 拍卖、变卖应如何执行? (141)
23. 在行政执行过程中,发现被执行人将被执行的财产隐匿的,应如何处理? (142)
24. 什么叫非诉行政强制执行? 它有哪些特征? (142)
25. 对非诉行政强制执行的申请,人民法院也要进行合法性审查吗? (143)
26. 法律、法规规定必须由行政机关依职权执行的,而行政机关申请人民法院执行,人民法院是否受理执行? ... (143)
27. 行政机关申请人民法院强制执行的,应由哪级法院受理和执行? (144)
28. 已经过行政机关强制执行的具体行政行为,人民法院能否再受理执行? (144)
39. 什么情况下人民法院决定不予执行? (145)
30. 哪些情况下可以中止执行? (145)
31. 哪些情况下可以终止执行? (146)
32. 被执行人对人民法院的行政强制执行决定能否提出申诉? 法院是否受理? (146)
33. 能否对行政机关的强制执行行为提出行政诉讼? (147)
34. 对被执行人的罚款、拘留是否要经过批准? 不服罚款、拘留的,是否可以申请复议? (147)
35. 公民、法人和其他组织未按执行通知书确定的履行内容履行,可以采取哪些强制措施? (147)
36. 在行政执行过程中,发现需要减少或免除执行标的的,应如何办理? (148)

37. 在行政执行过程中,发现被执行人的法人名称或者其他组织的名称变更的,应如何处理? (148)
38. 非诉行政强制执行的申请应当在什么期限内提出? 为什么? (149)
39. 行政机关怎样纠正已发生法律效力的错误裁决? (149)
40. 行政执行过程中能否和解? (149)

八、如何赔偿?

1. 什么是国家赔偿法? (150)
2. 什么是国家赔偿? (151)
3. 国家赔偿的归责原则是什么? (151)
4. 制定《国家赔偿法》的依据是什么? (152)
5. 引起国家赔偿的公务行为主要有哪些? (153)
6. 什么叫国家补偿? 国家补偿与国家赔偿有何异同? ... (153)
7. 怎样区别职权违法行为和个人违法行为? (154)
8. 取得国家赔偿权利的受害人应具备哪些条件? (155)
9. 国家机关的抽象行为造成侵害的,受害人是否可以对抽象行为提出国家赔偿? (156)
10. 什么是国家赔偿的损害范围? 为什么《国家赔偿法》需要对此作出规定? (156)
11. 什么是国家赔偿义务机关? (157)
12. 国家赔偿义务机关主要有哪几类? (157)
13. 为什么赔偿请求权人向共同赔偿义务机关的任何一个机关提出申请,该机关必须依法予以赔偿? (158)
14. 什么叫刑事赔偿? (159)
15. 构成刑事赔偿责任的要件有哪些? (159)
16. 对于哪些事项,国家承担刑事赔偿责任? (160)
17. 怎样理解错误刑事拘留引起的国家赔偿? (160)
18. 怎样理解错误逮捕引起的国家赔偿? (161)