



法律实务与案例评析丛书

行政诉讼法

实务与案例评析

根据最高人民法院最新司法解释编撰

编委会主任/江 平

主持/中国行为法学会

主编/林建军

- 对通报批评不服的，是否可以提起行政诉讼？
- 人民法院受理哪些国际贸易行政案件？
- 集成电路布图设计行政案件由哪一个人民法院管辖？
- 未经行政复议程序的行政案件，应以谁为被告？
- 原告的举证义务有哪些？
- 行政诉讼案件须交纳哪些诉讼费用？
- 规章在行政诉讼的法律适用中有何意义？
- 如何起草行政赔偿请求书？

中国工商出版社

法律实务与案例评析丛书

编委会主任 江 平

主持 中国行为法学会

行政诉讼法实务与案例评析

——根据最高人民法院最新司法解释编撰

主 编 林建军

中国工商出版社

丛书策划 王景明 张文锐
责任编辑 张文锐 吴长清
装帧设计 欣 然

图书在版编目(CIP)数据

行政诉讼法实务与案例评析/法律实务与案例评析丛书/林建军主编. —北京:中国工商出版社,2002.10

ISBN 7-80012-767-2

I.行… II.林… III.①行政诉讼法—基本知识—中国②行政诉讼法—案例—分析—中国 IV.D925.3

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 083497 号

法律实务与案例评析丛书

书名/行政诉讼法实务与案例评析
主编/林建军

出版·发行/中国工商出版社
印刷/北京翌新工商印制公司
开本/890×1240 毫米 1/32 印张/15.375 字数/412 千
版本/2002 年 11 月第 1 版 2002 年 11 月第 1 次印刷
印数/01-6000 册

社址/北京市丰台区花乡育芳园东里 23 号(100070)
电话/(010)63730074,63748686
出版声明/版权所有,侵权必究

书号:ISBN 7-80012-767-2/D·181

定价:29.00 元

(如有缺页或倒装,本社负责退换)

序

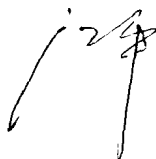
我们从“法律虚无主义”的时代走出来，对民主与法制的向往与追求、对历史与现实的反思与考量，直接催生了一部部法律，也使法律意识逐渐在广大人民群众中植根。现如今，我国立法工作已驶入快车道，民法典立法已经启动，行政程序法、行政许可法等行政法律也纳入立法规划，为适应加入 WTO 后的需要，许多法律的修改已列入议事日程。可以预见，在不久的将来，具有中国特色的社会主义法律体系必将最终形成。

随着立法的逐渐完善，“无法可依”的时代会渐渐离去，执法的问题会越来越成为“依法治国”的主要矛盾。制定和颁布一部好的法律固然重要，而真正有效地、全面准确地实施业已生效的法律，更属要端！为使众多的法律为人们所知悉、理解，成为个人、企业和国家机关的行为规范，法制宣传任重而道远。

我一向认为，中国法学不仅要有“阳春白雪”，而且还需要“下里巴人”。创造性的法学研究对中国法学的成长无疑是至关重要的，但实用法学同样不可或缺，因为法学本质上是一门实用科学，法律的每一个规范都来源于社会生活并服务于社会。中国工商出版社向以繁荣法学研究、服务法律实践为己任，在不断推出理论新著的基础上，以罕见的勇气和远见，约请全国人民代表大会常务委员会、最高人民法院、最高人民检察院、中国政法大学、中国人民大学、北京大学、清华大学等单位的专家、学者共同编撰了这套《法律实务与案例评析丛书》，将法律从庙堂之上、从象牙塔之顶搬下来，形成

一种“大众法学”，形成一种“活生生的法学”、“有血有肉的法学”、“栩栩如生的法学”。本套丛书卷帙浩繁，凡百余册，涵摄社会生活中常用的近百部法律、行政法规。

本套丛中各册均包括法律实务与案例评析两大部分，以最新的法律、行政法规、行政规章、司法解释、行政解释以及我国参加的国际公约（如 WTO 相关协定）为基础，用平实的语言对该部门法在司法实务、行政执法实务的主要问题作了介绍，并精选典型案例，从案情与审判、法律问题、问题解说的角度作了评析。本套丛书除了关注实务，具有很强的针对性和可操作性之外，对有关疑难问题也作了相当的理论探讨，其中不乏灼见。我确信，本套丛书的出版，对于促进国家机关依法行使职权，提高司法、行政执法工作者的理论素养和实务水平，增强个人、企业依法维护自身合法权益的自觉性，都会有所裨益。

 2002/5/8/11

目 录

主管与管辖

核心提示	(1)
------	-----

主管（受案范围）

□ 什么是行政诉讼？	(2)
□ 行政案件由哪个审判庭审理？	(4)
□ 专门法院是否审理行政案件？	(4)
□ 人民法庭是否审理行政案件？	(5)
□ 对行政处罚不服的，是否可以提起行政诉讼？	(5)
□ 对行政拘留决定不服，是否可以提起行政诉讼？	(7)
□ 对劳动教养决定不服的，是否可以提起行政诉讼？	(8)
□ 对责令停产停业决定不服的，是否可以提起行政诉讼？	(8)
□ 对吊销、暂扣许可证和执照决定不服的，是否可以提起行政诉讼？	(9)
□ 对罚款决定不服的，是否可以提起行政诉讼？	(10)
□ 对没收财物决定不服的，是否可以提起行政诉讼？	(11)
□ 对警告决定不服的，是否可以提起行政诉讼？	(11)

- 对通报批评不服的,是否可以提起行政诉讼? (12)
- 对行政强制措施不服的,是否可以提起行政诉讼?
..... (12)
- 行政强制措施是否就是行政强制执行措施? (14)
- 认为行政机关侵犯法律规定的经营自主权,是否
可以提起行政诉讼? (15)
- 实践中,行政机关侵犯企业经营自主权的主要表
现形式有哪些? (16)
- 行政机关对要求颁发许可证和执照的申请予以拒
绝或者不予答复,当事人是否可以提起行政诉讼?
..... (18)
- 向人民法院起诉行政机关拒绝颁发许可证和执照
或者不予答复的案件应具备什么条件? (19)
- 认为行政机关拒绝履行或不予答复保护人身权、
财产权的法定职责申请的,是否可以提起行政诉
讼? (20)
- 向人民法院起诉行政机关拒绝履行或不予答复保
护人身权、财产权的法定职责的案件,应具备什
么条件? (22)
- 认为行政机关没有依法发放抚恤金,是否可以提
起行政诉讼? (23)
- 向人民法院起诉行政机关没有依法发放抚恤金应
具备什么条件? (24)
- 认为行政机关违法要求履行义务,是否可以提起
行政诉讼? (25)
- 认为行政机关侵犯其他人身权、财产权的,是否
可以提起行政诉讼? (26)
- 对哪些侵犯其他人身权、财产权的案件,可以提
起行政诉讼? (28)

- 《行政诉讼法》未作规定，而其他法律、法规规定可以起诉的其他行政案件，是否可以提起行政诉讼？ (30)
- 人民法院受理哪些国际贸易行政案件？ (31)
- 对国防、外交等国家行为不服的，能否提起行政诉讼？ (32)
- 对行政法规、规章或者行政机关制定、发布的具有普遍约束力的决定、命令不服的，能否提起行政诉讼？ (34)
- 如何判断行政机关的行政行为是否是制定具有普遍约束力的行政规范性文件的行为？ (35)
- 行政机关工作人员对行政机关的奖惩、任免等决定不服的，能否提起行政诉讼？ (36)
- 法律规定由行政机关最终裁决的行政案件，是否可以向法院起诉？ (38)
- 目前，我国哪些法律规定了行政机关的最终裁决权？ (39)
- 不服公安、国家安全等机关依照《刑事诉讼法》的明确授权实施的行为，是否可以提起行政诉讼？ (40)
- 如何区分公安机关的刑事司法行为和行政行为？ (41)
- 不服行政调解行为是否可以提起行政诉讼？ (42)
- 不服行政仲裁行为是否可以提起行政诉讼？ (42)
- 不服行政指导行为是否可以提起行政诉讼？ (43)
- 不服驳回当事人对行政行为提起申诉的重复处理行为，能否提起行政诉讼？ (44)
- 不服对公民、法人或者其他组织的权利义务不产生实际影响的行为，能否提起行政诉讼？ (45)

- 当事人不服劳动争议仲裁委员会的仲裁决定，能否提起行政诉讼？ (46)
- 当事人不服公安机关作出的道路交通事故责任认定和伤残评定，是否可以提起行政诉讼？ (46)
- 当事人不服劳动行政部门作出的责令用人单位支付劳动者工资报酬、经济补偿和赔偿金的劳动监察指令书，是否可以申请人民法院强制执行？ (46)
- 劳动仲裁委员会逾期不作出仲裁裁决或者作出不予受理通知的劳动争议案件，人民法院应否受理？ (47)

级别管辖

- 基层人民法院管辖哪些案件？ (47)
- 确认发明专利权的案件由哪一级人民法院管辖？ (48)
- 海关处理的案件由哪一级人民法院管辖？ (49)
- 对国务院各部门或者省、自治区、直辖市人民政府所作的具体行政行为提起诉讼的案件，由哪一级人民法院管辖？ (50)
- 集成电路布图设计行政案件由哪一个人民法院管辖？ (50)
- 植物新品种纠纷案件由哪一级人民法院管辖？ (51)
- 不服工商行政管理部门作出的有关商标的具体行政行为，由哪个人民法院管辖？ (52)
- 被告为县级以上人民政府，且基层人民法院不宜审理的案件，由哪一级人民法院管辖？ (52)
- 共同诉讼、集团诉讼案件由哪一级人民法院管辖？ (53)
- 涉外及涉港、澳、台的案件由哪一级人民法院管

- 辖? (53)
- 哪些第一审行政案件由高级人民法院管辖? (54)
- 哪些第一审行政案件由最高人民法院管辖? (55)

地域管辖

- 不经复议的行政案件由哪一个人民法院管辖? (56)
- 复议机关维持原具体行政行为的案件, 由哪一个
人民法院管辖? (56)
- 复议机关经复议后改变原具体行政行为的案件,
由哪一个人民法院管辖? (57)
- 如何理解“复议机关改变原具体行政行为”? (58)
- 对限制人身自由的行政强制措施不服提起的诉讼,
由哪一个人民法院管辖? (59)
- 既被限制人身自由, 又被扣押或没收财产的当事
人, 应向哪个法院提起行政诉讼? (61)
- 因不动产提起的行政诉讼, 应由哪一个人民法院
管辖? (61)

裁定管辖

- 哪些情况下会出现几个法院对同一案件均有管辖
权的情况? (63)
- 几个人民法院对同一案件均有管辖权的, 当事人
如何选择管辖法院? (64)
- 人民法院发现受理的案件不属于自己管辖时, 应
如何处理? (64)
- 有管辖权的人民法院有特殊原因不能行使管辖权
的, 应如何处理? (66)
- 人民法院之间对管辖权发生争议时, 应如何处理?
..... (67)

- 什么情况下下级人民法院把自己管辖的第一审行政案件移交上级人民法院审理? (68)
- 什么情况下上级人民法院将自己管辖的第一审行政案件交由下级人民法院审理? (68)
- 管辖权转移与移送管辖有何不同? (69)

原告、被告与其他诉讼参加人

核心提示 (71)

原告、被告

- 什么情况下公民、法人或其他组织可以作为原告起诉? (72)
- 合伙企业向人民法院起诉, 应以谁为原告? (74)
- 联营企业、中外合资、合作企业的各方是否可以自己的名义向法院提起行政诉讼? (74)
- 农村土地承包人等土地使用权人是否可以自己的名义起诉? (75)
- 非国有企业被注销、撤销、合并、强令兼并、出售、分立或者改变企业隶属关系后, 由谁提起诉讼? (75)
- 股份制企业的股东大会、股东代表大会、董事会是否可以企业名义起诉? (75)
- 谁有权以自己的名义起诉? (76)
- 外国人、无国籍人、外国组织是否可以提起行政诉讼? (77)
- 有原告资格的公民死亡, 其近亲属是否有权提起诉讼? (78)
- 近亲属起诉应以谁的名义进行? (79)

- 有原告资格的法人或者其他组织终止，承受其权利的法人或者其他组织可以提起诉讼吗？ (80)
- 如何认定被告？ (80)
- 未经行政复议程序的行政案件，应以谁为被告？ (82)
- 经过复议，复议机关维持原具体行政行为的案件，应以谁为被告？ (83)
- 经过复议，复议机关改变原具体行政行为的案件，应以谁为被告？ (83)
- 复议机关不予复议的案件，应以谁为被告？ (84)
- 不服法律、法规授权组织作出的具体行政行为，应以谁为被告？ (84)
- 不服行政机关委托的组织作出的具体行政行为，应以谁为被告？ (85)
- 行政机关被撤销的，应以谁为被告？ (86)
- 不服经上级行政机关批准的具体行政行为的案件，应以谁为被告？ (87)
- 行政机关的内设机构或派出机构作出具体行政行为的案件，应以谁为被告？ (87)
- 不服行政机关与非行政机关共同署名作出的具体行政行为，应以谁为被告？ (88)
- 原告告错了被告，应如何处理？ (88)
- 被告由谁代为参加诉讼？ (89)
- 被告在行政诉讼中有哪些权利和义务？ (89)

共同诉讼人和第三人

- 什么是共同诉讼人？ (91)
- 什么是必要共同诉讼？ (92)
- 哪些情况下产生必要共同原告？ (93)

- 哪些情况下产生必要共同被告? (94)
- 必要共同诉讼人之间是什么关系? (94)
- 在诉讼中发现必须共同进行诉讼的当事人没有参加诉讼, 应如何处理? (95)
- 什么是普通的共同诉讼? (96)
- 普通共同诉讼的情形有哪些? (97)
- 普通共同诉讼人之间是什么关系? (97)
- 什么是行政诉讼中的第三人? (98)
- 行政处罚案件中受害人或被处罚人向法院起诉的, 另一方当事人是否要参加诉讼? (101)
- 共同被施以行政处罚的人一部分起诉, 一部分未起诉, 未起诉的当事人在行政诉讼中处于什么地位? (101)
- 行政确权案件中主张权利的人在诉讼中处于什么地位? (102)
- 与原告受罚或其他影响其权益的处罚行为有利害关系的行政机关是否要参加诉讼? (102)
- 在征用土地或房屋拆迁案件中的建设单位在诉讼中处于什么地位? (103)
- 受行政裁决的一方当事人起诉, 另一方当事人是否要参加诉讼? (103)
- 与行政机关共同署名的非行政机关是否要参加行政诉讼? (103)
- 第三人在行政诉讼中的诉讼地位如何? (104)
- 行政诉讼第三人如何参加诉讼? (105)

诉讼代理人

- 哪些人必须由法定代理人代为诉讼? (105)
- 哪些人可以担任法定代理人? (107)

□ 法定代理人有哪些代理权限?	(108)
□ 法定代理权在什么情况下丧失?	(108)
□ 什么是委托代理人?	(109)
□ 哪些人可以担任委托诉讼代理人?	(110)
□ 委托代理人的代理权限有哪些?	(112)
□ 委托他人代为诉讼, 是否要提交授权委托书?	(113)
□ 公民在什么情况下可以口头委托诉讼代理人?	(114)
□ 委托代理人在诉讼中居于什么诉讼地位?	(114)
□ 委托代理权是否可以变更和消灭?	(114)
□ 当事人变更或解除委托代理合同, 是否需要告知 人民法院?	(115)
□ 律师在行政诉讼中是否可以向有关公民和单位调 取证据?	(116)
□ 律师在行政诉讼中是否可以查阅案卷材料?	(117)

证 据

核心提示	(118)
------------	-------

证据的种类

□ 什么是证据?	(119)
□ 什么是书证?	(121)
□ 当事人提供书证应当符合哪些要求?	(122)
□ 什么是物证?	(123)
□ 当事人提供物证应当符合哪些要求?	(123)
□ 什么是视听资料?	(124)
□ 当事人提供视听资料应当符合哪些要求?	(125)
□ 什么是证人证言?	(125)
□ 哪些人不能作证人?	(126)

- 证人在行政诉讼中有哪些权利? (127)
- 证人在行政诉讼中有哪些义务? (127)
- 当事人提供证人证言应当符合哪些要求? (128)
- 什么是当事人陈述? (128)
- 当事人陈述在诉讼中有何效力? (129)
- 什么是鉴定结论? (130)
- 如何选定鉴定人? (131)
- 鉴定人有哪些权利和义务? (131)
- 当事人提供鉴定结论应当符合哪些要求? (132)
- 什么是勘验笔录? (132)
- 如何制作勘验笔录? (133)
- 人民法院勘验现场应当注意哪些问题? (134)
- 什么是现场笔录? (134)
- 当事人提供现场笔录应当注意哪些问题? (135)
- 什么是查证属实的证据? (136)
- 如何在法庭上对证据进行辨认和核实? (137)
- 人民法院如何审核、认定证据? (140)

举证责任

- 什么是举证责任? (143)
- 行政诉讼中的举证责任由谁承担? (144)
- 被告举证的范围包括哪些? (145)
- 被告应当在什么时限内提供证据? (147)
- 被告不依法负担举证责任有什么法律后果? (148)
- 原告的举证义务有哪些? (149)
- 诉讼过程中, 被告是否可以向原告和证人收集证据? (150)
- 被告的代理律师在诉讼过程中是否可以收集证据? (151)

人民法院收集证据

- 什么情况下法院可以要求当事人提供或者补充证据? (152)
- 什么情况下人民法院向行政机关以及其他组织、公民调取证据? (154)
- 人民法院如何指定鉴定部门? (156)
- 什么是司法鉴定机构? 什么是司法鉴定人? (156)
- 对鉴定结论有异议, 应如何处理? (158)

证据保全

- 证据保全需具备什么条件? (159)
- 如何提起证据保全? (160)
- 证据保全的方法有哪些? (161)

第一审程序

- 核心提示 (162)

起诉和受理

- 什么情况下必须先经行政复议才能提起诉讼? (163)
- 什么是行政复议? (165)
- 当事人如何选择行政复议和行政诉讼? (166)
- 复议机关复议的期限有无限制? (168)
- 不服复议决定起诉的期限有多长? (169)
- 不经行政复议而直接向法院起诉的, 应在多长时间
 间内提出? (171)
- 起诉期限从何时起开始计算? (172)
- 当事人耽误了法定期限怎么办? (174)

- 原告起诉应具备什么条件? (176)
- 如何书写起诉状? (179)
- 人民法院如何对起诉进行审查? (187)
- 人民法院审查起诉后可作出哪些处理? (188)
- 在哪些情况下人民法院应当受理案件? (189)
- 当事人起诉被人民法院受理后产生什么法律后果?
..... (190)
- 在哪些情形下人民法院不予受理? (191)

诉讼费用

- 行政诉讼案件须交纳哪些诉讼费用? (193)
- 行政诉讼费用的收费标准是多少? (194)
- 行政诉讼费用如何预交? (195)
- 行政诉讼费用如何负担? (196)
- 行政诉讼费用在什么情况下可以缓、减、免交?
..... (198)
- 当事人在什么情况下可以请求司法救助? (199)

审理前的准备

- 人民法院何时发送受理案件通知书、起诉状副本
及应诉通知书? (200)
- 被告收到起诉状副本后, 应当提交哪些材料? (200)
- 人民法院开庭审理需要做哪些工作? (202)
- 当事人不合格, 人民法院应如何处理? (204)
- 哪些案件应当合并审理? (205)
- 原告起诉后, 原具体行政行为是否应停止执行?
..... (206)
- 公开审判的内容包括哪些? (208)
- 人民法院审理行政案件, 是否必须组成合议庭?