

JING GUAN JIAO YU CHU BAN SHE

行政复议应诉

指南

XING ZHENG

FU YI

YING SU

ZHINAN

警官教育出版社

D425.3
7333

行政复议应诉指南

——“二五”普法读本

主 编：时庆本 路遥 周农

警官教育出版社

1993·北京

〈京〉新登字167号

行政复议应诉指南
——“二五”普法读本

主编：时庆本 路遥 周农

*

警 官 教 育 出 版 社 出 版

北京西城西绒线胡同贤孝里14号

邮政编码 100031

*

新华书店北京发行所发行

北京市房山区龙门口印刷厂印刷

787×1092毫米 32开本 15印张 330千字

1993年2月第1版 1993年2月第1次印刷 印数 1—5000册

ISBN 7-81027-162-8/D·121 定价：9.90元

编 写 说 明

为了适应“二五”普法的需要和贯彻实施行政诉讼法，以及与行政诉讼法相配套的法律法规的正确运用，我们编写了《行政复议应诉指南》一书。

该书根据我国《行政诉讼法》、《行政复议条例》和有关法律、法规的规定，以问答形式，力求深入浅出地回答行政处罚、行政强制执行、行政复议、行政赔偿和行政应诉中的理论与实际问题。本书的特点是：观点正确、语言通俗、针对性强、实用价值高，对行政机关及工作人员，特别是复议、应诉人员，厂矿企业、事业保卫部门及公、检、法、司机关工作人员和全体公民可资借鉴和使用。

本书的出版发行得到中国人民公安大学、中国政法大学的专家、学者和有关领导的支持和帮助，警官教育出版社付出了辛勤的劳动，在此一并深表谢意，由于水平有限，疏漏错误在所难免，请读者批评指正。

作 者

1992年4月

本书编写人员

主 编：时庆本 路 遥 周 农

撰稿人：（按姓氏笔划为序）

齐小力 刘大伟 刘守仁

任中杰 严小英 时庆本

张 锋 陈金玲 吴 平

周 农 徐 波 郭 玲

路 遥 薛刚凌

目 录

上篇 行政复议应诉原理

一、行政主体

——薛刚凌

1. 何谓行政主体？行政主体有何特征？……（ 1 ）
2. 行政主体的资格如何取得？……（ 1 ）
3. 我国行政主体的种类有哪些？……（ 2 ）
4. 国务院的地位如何？享有哪些行政职权？
……（ 4 ）
5. 国务院各部、各委员会的地位如何？具有
哪些行政职权？……（ 5 ）
6. 国务院直属机构的地位如何？享有哪些行
政职权？……（ 6 ）
7. 地方各级人民政府的地位如何？享有哪些
行政职权？……（ 7 ）
8. 地方各级政府的职能部门地位如何？享
有哪些行政职权？……（ 7 ）
9. 派出机关的法律地位如何？享有哪些行政
职权？……（ 9 ）
10. 派出机构的法律地位如何？……（ 9 ）
11. 被授权组织和受委托组织的法律地位如
何？……（ 11 ）

二、行政行为及分类 ——路 遥、薛刚凌

12. 何谓行政行为？……（ 12 ）
13. 行政行为常见的分类有哪几种？……（ 12 ）
14. 何谓抽象行政行为？……（ 14 ）
15. 什么是具体行政行为？……（ 14 ）

16. 什么是行政许可？…………… (15)
17. 什么是行政监督？…………… (16)
18. 什么是行政处罚？…………… (17)
19. 什么是行政强制执行？…………… (19)
20. 行政行为的内容包括哪几种？…………… (20)
21. 什么是行政行为的效力？…………… (22)

三、行政复议

——时庆本

22. 什么是行政复议？…………… (24)
23. 行政复议有什么特征？…………… (25)
24. 行政复议与行政仲裁有什么区别？…………… (27)
25. 行政复议与行政监督有什么区别？…………… (28)
26. 行政复议与一般申诉有什么区别？…………… (30)
27. 行政复议与行政诉讼有什么区别？…………… (31)
28. 行政复议有哪些任务？…………… (32)
29. 行政复议应遵循哪些原则？…………… (33)
30. 对行政处罚不服可以申请复议吗？…………… (34)
31. 对行政强制措施不服可以申请复议吗？… (35)
32. 认为行政机关侵犯法定经营自主权的可以申请复议吗？…………… (35)
33. 对行政机关不发许可证和执照能不能申请复议？…………… (36)
34. 对行政机关拒绝或消极履行保护人身权、财产权的职责可以申请复议吗？…………… (37)
35. 职工对企业没有发给抚恤金可以申请行政复议吗？…………… (38)
36. 对行政机关违法要求履行义务的可以申请复议吗？…………… (38)

37. 认为行政机关侵犯其他人身权、财产权的行为可以申请行政复议吗？……………（ 39 ）
38. 法律、法规规定可以提起行政诉讼或者可以申请复议的其他具体行政行为,公民、法人或其他组织都可以申请行政复议吗？…（ 39 ）
39. 对行政机关的抽象行政行为可以申请行政复议吗？……………（ 41 ）
40. 对国防、外交等国家行为不服可以申请复议吗？……………（ 42 ）
41. 为什么对行政机关工作人员的奖惩、任免事项不服不能申请行政复议？……………（ 43 ）
42. 为什么对行政机关的仲裁不服不能申请行政复议？……………（ 43 ）
43. 为什么对行政机关的调解不服不能申请行政复议？……………（ 44 ）
44. 为什么对行政机关的行政处理不服不能申请行政复议？……………（ 45 ）
45. 对县级以上各级政府工作部门作出的具体行政行为不服向哪里申请复议？……………（ 45 ）
46. 对地方各级人民政府作出的具体行政行为不服向哪里申请复议？……………（ 46 ）
47. 对两个以上行政机关作出的具体行政行为不服如何申请复议？……………（ 47 ）
48. 对县级以上人民政府的派出机关的具体行政行为不服如何申请复议？……………（ 48 ）
49. 对政府工作部门设立的派出机构作出的具体行政行为不服如何申请复议？……………（ 49 ）

50. 对法律、法规和规章授权的组织作出的具体行政行为不服应如何申请复议? (49)
51. 对受委托的组织作出的具体行政行为不服如何申请复议? (50)
52. 对行政机关被撤销前作出的具体行政行为不服如何申请复议? (50)
53. 法律规定既可以申请复议又可以直接提起诉讼的行政争议可以同时申请复议和起诉吗? (51)
54. 复议机关对不符合法定条件和法定要求的复议申请应如何处理? (52)
55. 复议机关受理了不属于自己管辖的案件应如何处理? (52)
56. 复议机关对复议管辖发生争议应如何解决? (53)
57. 什么是行政复议机构? 复议机构与复议机关是什么关系? (54)
58. 复议机构如何设置? (54)
59. 县级以上地方各级人民政府如何设置复议机构? (55)
60. 复议机构有哪些职责? (56)
61. 什么是复议申请人? 谁有资格作为复议申请人? (56)
62. 什么是被申请人? 哪些组织是被申请人? (57)
63. 什么是行政复议的第三人? 第三人有什么特征? (58)

- 64. 什么是行政复议代理人？实行复议代理人制度有什么意义？……………（58）
- 65. 什么是复议申请？复议申请应具备什么法定条件？……………（59）
- 66. 为什么申请复议必须在法定的时间内提出？……………（60）
- 67. 公民、法人或者其他组织怎样才算知道具体行政行为的开始日期？……………（60）
- 68. 申请复议的期限是否可以延长？……………（61）
- 69. 什么是复议申请方式？复议申请书应包括哪些内容？……………（62）
- 70. 复议机关审查复议申请书哪些内容？……………（63）
- 71. 对复议机关不受理复议申请，申请人可以向上一级行政机关申诉吗？……………（63）
- 72. 法律、法规规定复议前置的，对行政机关不受理复议申请的可以提起诉讼吗？……………（64）
- 73. 复议机关审理复议案件采取什么方式？……………（65）
- 74. 复议期间具体行政行为是否停止执行？……………（66）
- 75. 申请人能不能撤回复议申请？……………（67）
- 76. 复议机关审理复议案件以什么为依据？……………（68）
- 77. 什么是行政复议决定？复议决定有几种？……………（68）
- 78. 复议机关如何制作复议决定书？……………（69）
- 79. 复议机关应在多长时间内作出复议决定？……………（70）
- 80. 什么是复议送达？有哪些送达方式？……………（70）
- 81. 申请人对复议决定既不起诉又不履行应如

- 何处理？……………（71）
82. 外国人或外国组织对我国行政机关的具体
行政行为不服可以申请复议吗？……………（72）
83. 复议人员在复议中不依法办事应承担哪些
责任？……………（72）
84. 复议参加人妨碍复议活动的正常进行应承
担什么法律责任？……………（73）

四、行政诉讼 ———路 遥

85. 什么是行政诉讼？……………（74）
86. 什么是行政诉讼法？……………（75）
87. 行政诉讼法立法宗旨是什么？……………（75）
88. 我国行政诉讼有哪些基本原则？……………（76）
89. 行政诉讼法规定的可以起诉的具体行政行
为有哪些？……………（76）
90. 对劳动教养、收容审查、计划生育方面的
行政强制措施或处罚可否可以提起行政诉
讼？……………（77）
91. 法律规定的“由行政机关最终裁决的具体
行政行为”中的“法律”是什么含义？……（77）
92. 对行政机关就赔偿问题所作的裁决不服可
以提起行政诉讼吗？……………（78）
93. 对行政机关依照职权作出的强制性补偿决
定不服可以提起行政诉讼吗？……………（78）
94. 什么叫管辖？确定管辖有什么意义和根
据？……………（79）
95. 什么是级别管辖？按照级别管辖各级人民
法院管辖哪些行政案件？……………（79）

96. 什么叫地域管辖？地域管辖有哪些种类？……………（80）
97. 什么叫裁定管辖？裁定管辖有几个种类？……………（80）
98. 什么是行政诉讼的当事人？……………（81）
99. 行政诉讼中原告和被告的确定规则是什么？……………（81）
100. 为什么作为行政主体的行政机关不能作原告？……………（82）
101. 国家行政工作人员可以作为行政诉讼的原告吗？……………（83）
102. 国家行政工作人员可以作为行政诉讼的被告吗？……………（83）
103. 什么是行政诉讼中的共同诉讼人？……………（84）
104. 什么是行政诉讼中的第三人？第三人有什么特点？……………（85）
105. 无行为能力的公民如何参加行政诉讼？……（85）
106. 什么是行政诉讼中的委托代理人？他们如何参加行政诉讼？……………（86）
107. 不具备法人资格的其他组织向人民法院提起行政诉讼由谁作为代表人？……………（87）
108. 什么是行政诉讼中的法定代理人？……………（87）
109. 行政诉讼当事人有哪些诉讼权利和承担哪些诉讼义务？……………（88）
110. 什么是证据？证据的特点是什么？……………（89）
111. 我国《行政诉讼法》规定的证据有哪些种类？……………（90）

112. 行政诉讼中为什么实行举证责任倒置的原则？……………（ 91 ）
113. 在行政诉讼中行政机关负有哪些举证责任？……………（ 91 ）
114. 在行政诉讼中原告负有哪些举证责任？……………（ 92 ）
115. 什么是证据程序？……………（ 92 ）
116. 什么是证据保全？证据保全的条件是什么？……………（ 93 ）
117. 什么是起诉与受理？……………（ 93 ）
118. 原告起诉的条件是什么？……………（ 94 ）
119. 什么是请求撤销之诉？请求撤销之诉应具备哪些理由？……………（ 96 ）
120. 什么是确权之诉？确权之诉的理由是什么？……………（ 96 ）
121. 什么是请求作为之诉？请求作为之诉应具备哪些理由？……………（ 96 ）
122. 什么是请求变更之诉？请求变更之诉应具备何种理由？……………（ 97 ）
123. 行政复议和行政诉讼的关系怎样？……………（ 97 ）
124. 提起行政诉讼的期限是怎样的？……………（ 99 ）
125. 行政诉讼的起诉状应写明哪些内容？……………（ 99 ）
126. 提起行政诉讼的一般条件是什么？……………（ 100 ）
127. 行政机关作出具体行政行为不制作、不送达决定书，相对人如何向法院起诉？……………（ 102 ）
128. 行政机关作出具体行政行为时未告知相对人诉权或诉期，致使相对人逾期起诉，其起诉期限如何计算？……………（ 102 ）

129. 相对人不申请复议而直接向法院起诉的，
起诉期限如何计算？……………（ 103 ）
130. 相对人耽误起诉期限的，在何种情况下可
以向法院申请延长期限？……………（ 103 ）
131. 行政诉讼中的被告为什么要向法院提出答
辩状？被告是否必须提出答辩状？……………（ 104 ）
132. 诉讼期间，为什么不停止具体行政行为的
执行？……………（ 105 ）
133. 什么是行政审判组织？行政审判组织的形
式是什么？……………（ 106 ）
134. 行政案件判决的法律根据是什么？……………（ 107 ）
135. 法院审理行政案件为什么不适用调解？…（ 109 ）
136. 经过两次合法传唤，原告或被告拒不到庭
时，法院应如何处理？……………（ 110 ）
137. 什么是回避？当事人在什么情况下可以申
请回避？……………（ 111 ）
138. 什么是撤诉？原告撤诉必须符合什么条
件？……………（ 112 ）
139. 什么是妨害行政诉讼的行为？法院对妨害
行政诉讼的行为可以采取哪些强制措施？……………（ 113 ）
140. 哪些行为是妨害行政诉讼的行为？……………（ 114 ）
141. 什么是行政案件的判决？判决的种类是什
么？……………（ 115 ）
142. 人民法院在审理行政案件中认为行政机关
的有关人员违法违纪，应该如何处罚？…（ 119 ）
143. 什么是二审程序？……………（ 119 ）

144. 什么叫上诉？什么叫上诉人和被上诉人？
 上诉人的上诉期限怎样？……………（ 120 ）
145. 什么是审判监督程序？审判监督程序与第二审程序有什么区别？……………（ 121 ）
146. 什么叫申诉？……………（ 123 ）
147. 什么是行政诉讼的期间？《 行政诉讼法 》中规定的期间有哪些种类？……………（ 123 ）
148. 什么叫送达？送达有哪些方式？……………（ 125 ）
149. 什么是行政诉讼中的强制执行？……………（ 126 ）
150. 什么是执行中止？执行中止的原因是什么？……………（ 128 ）
151. 什么是执行终结和执行回转？发生执行终结和执行回转的条件是什么？……………（ 129 ）
152. 什么是涉外行政诉讼？确立涉外行政诉讼的原则是什么？……………（ 130 ）

五、行政赔偿

—— 周 农

153. 什么是行政赔偿？其具有哪些法律特征？……………（ 132 ）
154. 行政赔偿适用哪些法律法规？……………（ 132 ）
155. 请求行政赔偿需具备什么条件？……………（ 133 ）
156. 如何确定行政赔偿义务机关？……………（ 135 ）
157. 如何确定行政赔偿请求权人？……………（ 136 ）
158. 我国行政赔偿遵循什么责任原则？……………（ 137 ）
159. 行政赔偿责任有哪些免责事由？……………（ 138 ）
160. 行政管理相对人在遭到行政侵权损害后可
 以通过哪些途径获得救济？……………（ 139 ）
161. 为什么在行政赔偿法中设置先行给付制

- 度? (139)
162. 如何确定行政赔偿争议和争讼中的举证责任? (140)
163. 为什么在解决行政赔偿纠纷中应坚持调解原则? (141)
164. 什么是行政求偿权? (142)
165. 怎样确定行政赔偿诉讼时效? (143)
166. 如何确定行政赔偿的责任范围? (144)
167. 行政赔偿的数额应当依据什么标准计算? (145)
168. 承担行政赔偿责任采取哪些方式? (145)
169. 行政赔偿费用来源于何处? (146)

下篇 行政复议应诉实务

一、工商行政管理

——任中杰

170. 什么是工商行政管理? (147)
171. 什么是工商行政诉讼? (147)
172. 什么是工商行政诉讼的当事人? (148)
173. 我国工商行政诉讼的原告主要有哪些? ... (149)
174. 我国工商行政诉讼的被告有哪些? (150)
175. 什么是工商行政诉讼的标的? (150)
176. 什么是工商行政复议? (152)
177. 什么是工商行政许可? 什么是工商行政许可之诉? (152)
178. 什么是工商行政处罚? 什么是工商行政处罚之诉? (153)

179. 什么是工商行政强制执行？……………（ 154 ）
180. 什么是工商企业的登记管理？……………（ 154 ）
181. 哪些行为是违反企业登记管理的行为？…（ 155 ）
182. 对违反工商企业登记管理的违法行为应当怎样处罚？……………（ 156 ）
183. 当事人不服企业登记主管机关的处罚决定怎么办？……………（ 157 ）
184. 企业法人登记的权限和程序是怎样规定的？……………（ 157 ）
185. 对违反企业登记管理法规的违法行为进行处罚，法律法规都有哪些权限和程序的规定？……………（ 159 ）
186. 中外合资经营企业、中外合作经营企业、外资企业违反企业登记管理法规的行为应当怎样处罚？……………（ 159 ）
187. 哪些行为是违反外国企业常驻代表机构的登记管理办法的行为？应当怎样处罚？…（ 160 ）
188. 什么是商标？什么是商标的注册和管理？……………（ 160 ）
189. 哪些行为是违反商标管理法律、法规的行为？……………（ 161 ）
190. 对于违反商标管理的行为，应当怎样处罚？……………（ 162 ）
191. 对工商行政管理部门所作的违反商标管理的行政处罚决定、以及对侵犯注册商标专用权行为的处罚决定，当事人不服怎么办？……………（ 163 ）