



新版“律师业务必备”丛书

中华全国律师协会审定
最·权·威·的·中·国·律·师·业·务·指·南

律师行政法业务

ADMINISTRATION LAW PRACTICE OF LAWYERS



主 编 张 锋

Editor-in-chief: Zhang Feng



法律出版社

LAW PRESS · CHINA



新版“律师业务必备”丛书

中华全国律师协会审定

最·权·威·的·中·国·律·师·业·务·指·南

律师行政法业务

ADMINISTRATION LAW PRACTICE OF LAWYERS

主 编 张 锋



法律出版社

LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

律师行政法业务/张锋主编. —北京:法律出版社,
2008. 2

ISBN 978 - 7 - 5036 - 8153 - 0

I. 律… II. 张… III. 行政诉讼法—律师业务—
基本知识—中国 IV. D926. 5 D925. 34

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2008)第 007369 号

© 法律出版社·中国

责任编辑/杨 扬 潘洪兴

装帧设计/乔智炜

出版/法律出版社

编辑统筹/法律应用出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京北苑印刷有限责任公司

责任印制/陶 松

开本/787×960 1/16

印张/23. 25 字数/447 千

版本/2008 年 4 月第 1 版

印次/2008 年 4 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress. com. cn

销售热线/010 - 63939792/9779

网址/www. lawpress. com. cn

咨询电话/010 - 63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010 - 63939781/9782

西安分公司/029 - 85388843

重庆公司/023 - 65382816/2908

上海公司/021 - 62071010/1636

北京分公司/010 - 62534456

深圳公司/0755 - 83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5036 - 8153 - 0

定价:48.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

关于作者

主编 张锋教授

毕业于中国政法大学留校任教,法治政府研究院研究员,曾参与行政诉讼法、国家赔偿法等30多部法律、法规起草、论证工作,前澳门政府法律办公室中文法律专家,国家建设部法律顾问,民盟中央法制委员会委员,曾获司法部“七五”优秀论文奖。北京大成律师事务所高级律师,参与百余件行政案件的出庭代理、分析论证工作,被誉为“中国行政诉讼第一人”。也是我国资深司法考试行政法辅导专家、研究生导师、中国行政法名师、名嘴。

顾问 王振清

撰稿人分工如下:

张 锋 第一至四章;第十二至二十一章

刘淑艳 第五、六章

马生军 第七、八、十章及第十六章第二节

杨恩朋 第九、十一章

王 涛 第十六章第二节;第十三至二十一章的末节;附录

全书由主编修改、统稿。

第一编 基础论

第一章 行政法原理

第一节 行政法概述	3
1.1 行政法体系	3
1.2 行政法的概念	4
1.3 行政法的分类与特点	7
1.4 行政法的渊源	8
1.5 行政法的地位和作用	10
1.6 行政法(学)的历史发展	10

第二节 行政法的基本原则

2.1 合法行政原则	12
2.2 合理行政原则	12
2.3 程序正当原则	13
2.4 高效便民原则	13
2.5 诚实守信原则	13
2.6 权责统一原则	14

第二章 行政主体

第一节 行政主体概述

1.1 行政主体的概念	15
1.2 行政机关	16

第二节 法定授权与行政委托的组织

2.1 法定授权的组织	20
-------------------	----

2.2 行政机关委托的组织——受托组织	21
第三节 公务员	23
3.1 公务员的概念与范围	23
3.2 公务员的义务和权利	24
3.3 《公务员法》的立法特色	25
3.4 公务员行使职权行为的识别	26
第三章 行政行为	
第一节 抽象行政行为	30
1.1 抽象行政行为概述	30
1.2 行政法规	32
1.3 规章与规定	33
第二节 具体行政行为	35
2.1 具体行政行为概述	35
2.2 具体行政行为的成立和效力	36
2.3 具体行政行为的一般合法要件	38
2.4 具体行政行为的类型	39
第三节 行政许可	39
3.1 行政许可概述	39
3.2 行政许可的设定	42
3.3 行政许可的实施机关	43
3.4 行政许可的实施程序	45
3.5 行政许可的撤销与注销	47
3.6 法律责任	48
第四节 行政强制措施	49
4.1 行政强制措施的概念与特点	49
4.2 行政强制措施的界定	50
4.3 行政强制措施的原则	51
4.4 行政强制措施的种类与形式	52

第五节 行政处罚	59
5.1 行政处罚的概念和原则	59
5.2 行政处罚的种类与设定	62
5.3 行政处罚的实施主体、管辖与适用	63
5.4 行政处罚的决定程序	66
5.5 行政处罚的执行程序	68
5.6 治安管理处罚	69

第六节 行政强制执行	70
6.1 行政强制执行的 concept	70
6.2 行政强制执行的种类	72
6.3 行政强制执行的方法与形式	74
6.4 行政强制执行的条件和程序	75

第七节 行政合同	78
7.1 行政合同概述	78
7.2 行政合同行为	83

第四章 责任论

第一节 行政复议	88
1.1 行政复议的概念	88
1.2 行政复议范围	89
1.3 行政复议参加人	90
1.4 行政复议的申请和受理	92
1.5 行政复议的审理、决定和执行	94

第二节 行政诉讼(即本书第三编)	97
-------------------------------	----

第三节 行政赔偿(见本书第三编第二十一章)	97
------------------------------------	----

第二编 非诉讼

第五章 担任政府法律顾问

第一节 律师担任政府法律顾问的必要性	101
---------------------------------	-----

1.1 依法治国要求建立法治政府,法治政府呼唤顾问律师	101
1.2 对于“已存在政府法制机构,建立政府法律顾问成为多余”的论点的 辩驳	104
第二节 律师担任政府法律顾问的沿革	105
2.1 历程概述	105
2.2 律师担任政府法律顾问的作用	106
第三节 政府顾问律师制度概述	108
3.1 基本概念的界定	108
3.2 聘任制度	108
3.3 工作范围	110
3.4 权利、义务	112
3.5 联络协调制度	113
3.6 工作管理制度	113
第四节 律师做好顾问工作的影响分析	114
4.1 来自政府方面的原因	114
4.2 律师自身的原因	115
4.3 应注意的几个问题	116
第六章 参与制度建设	
第一节 制度建设概述	118
1.1 制度建设界说	118
1.2 制度的重要性分析	118
1.3 制度建设的必要性	119
第二节 律师参与制度建设的必要性	121
2.1 提倡公众参与制度建设	121
2.2 律师参与——身份与知识背景特殊	125
第三节 律师参与制度建设的形式	127
3.1 律师参与制度建设的形式	127
3.2 律师如何提高参与效果	131

第七章 行政听证及其代理

第一节 听证制度概述	133
1.1 听证的概念和特征	133
1.2 现行立法中规定的听证制度简介	134
第二节 律师代理听证	147
2.1 律师代理听证的概念、特征和意义	147
2.2 律师代理听证中的权利和义务	148
2.3 律师代理听证的工作方式	149

第八章 非诉咨询与审查意见

第一节 非诉咨询	150
1.1 非诉咨询的概念及特征	150
1.2 非诉咨询的功能	151
1.3 非诉咨询的基本原则	151
1.4 非诉咨询的形式	152
1.5 非诉咨询的工作步骤	153
第二节 审查意见	154
2.1 审查意见的概念及特征	154
2.2 审查意见的意义	154
2.3 审查意见时应当注意的几个问题	155

第九章 非诉经济项目谈判与审查

第一节 非诉经济项目谈判与审查概述	156
第二节 参与重大合同的谈判	157
2.1 谈判概述	157
2.2 谈判程序	158
2.3 律师参与谈判应注意的问题	159
第三节 参与重大合同的审查	161
3.1 合同审查概述	161
3.2 合同合法性审查	162

3.3 合同真实性审查	165
3.4 合同公平性审查	165
3.5 合同周密性审查	166
.....	
第四节 参与重大投资的审查	166
4.1 投资决策	167
4.2 项目对接与融资	168
4.3 项目启动	168
4.4 项目建设	169
4.5 项目资金管理	169
4.6 项目重组	170
4.7 项目知识产权保护	170
第十章 行政复议及其代理	
第一节 行政复议概述	172
1.1 行政复议的概念和特征	172
1.2 行政复议的基本原则	172
1.3 行政复议主体	173
1.4 行政复议申请	175
1.5 行政复议审查方式	178
第二节 律师代理行政复议	182
2.1 律师代理行政复议的概念和特征	182
2.2 律师代理行政复议的工作方式	183
第十一章 参与法制宣传	
第一节 法制宣传概述	185
1.1 法制宣传的含义	185
1.2 法制宣传的必要性	186
1.3 法制宣传的意义	186
1.4 法制宣传的原则	187
第二节 法制宣传的内容	188
2006—2010 年实施的“五五”普法	188

第三节 法制宣传的形式	193
3.1 面授方式	193
3.2 新闻媒体	194
3.3 法制书刊	195
3.4 标语口号	195
3.5 其他	196
第四节 律师与法制宣传	198
4.1 协助确定法制宣传重点	198
4.2 协助政府创新宣传方式	200

第三编 涉诉讼

第十二章 行政诉讼概述	
第一节 行政诉讼的概念	205
1.1 行政诉讼的定义	205
1.2 行政诉讼界说	206
第二节 行政诉讼法	207
2.1 行政诉讼法的法源	207
2.2 行政诉讼的立法目的	208
2.3 行政诉讼法与单行法律、法规的关系	208
第三节 行政诉讼的基本原则	209
3.1 合法性审查原则	210
3.2 其他原则	211
第十三章 受案范围	
第一节 受案范围概述	215
第二节 人民法院受理的行政案件	216
2.1 凡认为具体行政行为侵犯人身权、财产权的均可起诉	216
2.2 法律、法规规定可以提起行政诉讼的其他行政案件	219
第三节 人民法院不予受理的事项	219

3.1 法律明确规定的不予受理事项	220
3.2 根据立法精神和解释不属于受案范围的行为	223
第四节 最高人民法院的相关批复、答复	224
第十四章 管辖	
第一节 级别管辖	226
第二节 地域管辖	227
2.1 一般地域管辖	227
2.2 特殊地域管辖	228
2.3 选择管辖(共同管辖)	228
第三节 裁定管辖	229
3.1 移送管辖、指定管辖、转移管辖	229
3.2 管辖权异议	229
第四节 最高人民法院的司法解释与批示、答复	229
第十五章 行政诉讼参加人	
第一节 行政诉讼原告	231
1.1 原告的概念	231
1.2 原告的确认	232
1.3 原告资格的转移	234
第二节 行政诉讼被告	236
2.1 被告的概念	236
2.2 被告的确认	237
第三节 共同诉讼人	240
3.1 共同诉讼人的概念	240
3.2 必要的共同诉讼人	240
3.3 普通共同诉讼人	241
3.4 集团诉讼	242

第四节 第三人	242
4.1 第三人的概念	242
4.2 第三人的确认	243
4.3 第三人参加诉讼的程序	244
第五节 行政诉讼中的律师代理	244
5.1 律师在行政诉讼中的地位与作用	245
5.2 律师的诉讼权利、义务	246
5.3 律师代理行政诉讼的程序	246
第六节 最高人民法院的司法解释与批示、答复	251
第十六章 起诉与受理	
第一节 起诉条件	252
1.1 起诉的一般条件	252
1.2 起诉的时间条件	253
1.3 起诉的程序条件	256
1.4 起诉的形式条件	257
第二节 人民法院的受理	257
2.1 受理的概念	257
2.2 对起诉的审查	257
2.3 行政诉讼案件的案由	258
2.4 审查的结果	279
第三节 最高人民法院的司法解释与批示、答复	280
第十七章 行政诉讼程序	
第一节 第一审程序	282
1.1 审理前的准备	282
1.2 开庭审理	284
1.3 撤诉与被告改变具体行政行为	287
1.4 缺席判决	288
1.5 审理程序的延阻	289
1.6 起诉不停止执行原则	290

1.7 合并审理	290
1.8 行政诉讼附带民事诉讼	290
第二节 第二审程序	291
2.1 上诉的提起与对上诉的受理	291
2.2 二审的审理	292
2.3 上诉的撤回	292
2.4 二审对原审遗漏问题的处理	292
2.5 二审的裁判	293
第三节 涉外行政诉讼	293
3.1 涉外行政诉讼的概念	293
3.2 涉外行政诉讼的特征	293
3.3 涉外行政诉讼的原则	294
3.4 涉外行政诉讼的法律适用	294
第十八章 行政诉讼证据与法律适用	
第一节 行政诉讼证据	295
1.1 证据的概念、特点与种类	295
1.2 被告的举证责任与原告负责举证的范围	296
1.3 提供证据的要求	300
1.4 法院调取证据	300
1.5 证据的对质、辨认和核实	301
1.6 证据的审核认定	302
第二节 行政诉讼的法律适用	304
2.1 行政诉讼的法律适用的含义	304
2.2 行政诉讼法律冲突的适用规则	306
第十九章 行政诉讼裁判	
第一节 行政判决	309
1.1 判决的概念与特点	309
1.2 行政诉讼判决的种类	309
1.3 行政诉讼判决的效力	310
1.4 一审判决的种类及其适用条件	311

1.5 二审和再审判决	320
第二节 行政裁定	321
2.1 裁定的概念和特点	321
2.2 裁定的适用条件	321
第二十章 执行	
第一节 诉前的执行——完全的行政执行	324
第二节 诉中的行政执行与申请执行	326
第三节 诉讼终结后的执行	326
第二十一章 行政赔偿	
第一节 行政赔偿的概念与构成要件	328
1.1 行政赔偿的概念	328
1.2 行政赔偿的构成要件	328
第二节 行政赔偿的范围	330
2.1 属于行政赔偿范围的事项	330
2.2 国家不予赔偿的事项	331
第三节 行政赔偿的程序	331
3.1 行政赔偿程序概述	331
3.2 确认、处理与复议程序——行政程序	332
3.3 行政赔偿诉讼程序——司法程序	333
第四节 行政赔偿的方式与标准	334
4.1 赔偿的方式	334
4.2 赔偿的标准	335
第五节 行政赔偿诉讼的代理	338
第六节 最高人民法院的司法解释与批示、答复	340

附录 律师的行政法律文书

一、代理听证申请书	343
二、代理非诉讼事务授权委托书	343
三、法律咨询意见书	344
四、合同审查意见书	345
五、复议申请书	346
六、强制执行申请书(行政强制执行)	347
七、行政起诉状	347
八、行政答辩状	349
九、行政上诉状	350
十、行政再审申诉书	350
十一、代理行政诉讼授权委托书	352
十二、行政诉讼委托代理协议	352
参考文献	354

基础论