

行政机关 应诉必备

董道华 石生龙 主编



地质出版社



行政机关应诉必备

董道华 石生龙 主编

地质出版社

主 编：董道华 石生龙
编写组：王 琳 石生龙 刘文元
刘占英 皮剑龙 纪树建
陈国尧 董铁牛 董道华

行政机关应诉必备

董道华 石生龙 主编

•
责任编辑：齐辛

物资出版社出版发行
(北京和平里)

物资出版社印刷厂印刷
(北京海淀区学院路29号)

•
开本：787×1092¹/₃₂ 印张：12.75 字数：266,000

1990年12月北京第一版·1990年12月北京第一次印刷

印数：1—11000册 国内定价：6.40元

ISBN 7-116-00807-1/D·08

序

《中华人民共和国行政诉讼法》于1990年10月1日正式施行了。这是我国社会主义法制建设的一件大事，也是我国社会主义民主建设的一个重要步骤。《行政诉讼法》的制定，对于贯彻执行宪法和党的十三大报告提出的保障公民合法权益的原则，对于维护和促进行政机关依法行使职权，改进和提高行政工作，密切政府与人民群众的联系，都具有深刻的影响和重要的意义。为了配合《行政诉讼法》的贯彻实施，由从事法律法规和行政监察理论研究及实际业务工作的同志编写了《行政机关应诉必备》一书，这是一件值得赞许的事。所以，我把它推荐给大家，并希望能对大家有所帮助。

我们的政府是人民的政府，我们的政府工作人员是人民的公仆，为人民服务是我们的根本宗旨。为了实现这一根本宗旨，更好地行使职权，行政机关要不断地改进和完善自己的活动，接受来自各方面的监督，其中包括司法监督。因此，深刻认识制定和实施《行政诉讼法》的重要意义，认真贯彻《行政诉讼法》，这是行政机关的一项重要职责。在《行政诉讼法》的贯彻中，行政机关有很多工作要做，包括提高思想认识、抓好法规建设、建立和完善应诉机构、正确参加行政诉讼等等。《行政机关应诉必备》一书对这些问题作了比较详细地阐述。此书从实用性的角度出发，介绍了行政诉讼方面的基本原理，探讨了行政机关应诉的内容、方法和技巧。在形式上采用了专题问答的方式，深入浅出，容易理解，便

于掌握。对行政机关参加行政诉讼是一本有益的参考用书，也可以作为行政机关、企事业单位、社会团体、法人、公民了解和学习行政诉讼知识的教材。

《行政诉讼法》刚刚开始施行，行政机关在《行政诉讼法》的施行过程中，还会碰到很多新的问题有待于逐步解决。同样，此书的作者从配合《行政诉讼法》施行的需要出发，向大家献上了这样一本书，其中有些问题还有待在实践中进一步探讨，书中难免会存在疏漏、缺陷和不足之处，望读者多提意见，帮助作者加深磨炼，不断提高。

冯棉云

目 录

上 篇

第一章 行政诉讼概述	1
1. 什么是行政、行政机关?	1
2. 什么是行政权? 行政机关有哪些权力?	2
3. 什么是行政争议、行政案件?	3
4. 什么是行政诉讼?	4
5. 行政诉讼和行政诉讼法是什么关系?	5
6. 行政诉讼法和行政法是什么关系?	6
7. 行政诉讼法和民事诉讼法是什么关系?	7
8. 行政诉讼法和行政复议法是什么关系?	8
9. 行政诉讼法的制定实施有什么作用 and 意义?	10
第二章 行政诉讼基本原则	14
10. 什么是我国行政诉讼的基本原则?	14
11. 制约行政诉讼基本原则的主要因素有哪些?	14
12. 我国政体对行政诉讼基本原则有何制约和影响?	14
13. 什么是行政诉讼的一般原则?	15
14. 对行政案件的审判权由谁行使?	15
15. 什么是人民法院依照法律规定对行政案件独立、 审判原则?	16
16. 行政诉讼基本原则中的以事实为根据、以法律 为准绳原则的含义有哪些?	18
17. 如何理解当事人在行政诉讼中的法律地位平等?	18
18. 人民检察院对行政诉讼实行法律监督的意义及 内容是什么?	18

19. 什么是行政诉讼特有原则?	19
20. 什么是行政诉讼中的人民法院特定主管原则?	19
21. 什么是行政诉讼的复议前置原则?	19
22. 起诉不停止执行原则的根据是什么?	20
23. 为什么被告要负主要举证责任?	20
第三章 人民法院受案范围	22
24. 什么是人民法院受案范围?	22
25. 人民法院受案的必要条件是什么?	22
26. 人民法院受理哪些行政案件?	25
27. 哪些行政处罚行为能够被提起诉讼?	26
28. 对施行强制措施不服提起诉讼有哪些方面?	27
29. 侵犯企业经营自主权的具体行政行为能否被起 诉?	28
30. 在颁发许可证和执照方面能否引起行政诉讼?	28
31. 在什么情况下可以对履行法定职责问题提起诉 讼?	29
32. 在发放抚恤金方面是否有可能被提起诉讼?	29
33. 行政机关在要求行政相对人履行义务方面是否 有可能引起被诉?	29
34. 怎样分析对行政机关侵犯其他人身权、财产权 行为提起诉讼的情况?	30
35. 受案范围中关于法律、法规规定由人民法院受 理的其他行政案件指的是什么?	30
36. 人民法院对哪些案件不予受理?	31
第四章 行政案件的管辖	34
37. 什么是管辖? 划分管辖的意义何在?	34
38. 什么是管辖权? 人民法院的审判权和管辖权的 关系是什么?	34
39. 行政案件的管辖有什么特点?	35

40. 确定人民法院对行政案件管辖的原则是什么?	36
41. 为什么第一审行政案件由基层人民法院审理?	36
42. 为什么要限定中级人民法院管辖第一审行政案件的范围?	37
43. 为什么由高级人民法院管辖本辖区重大、复杂的第一审行政案件? 重大、复杂的第一审行政案件主要有哪些?	38
44. 为什么由最高人民法院管辖全国范围内重大、复杂的第一审行政案件? 全国范围内重大、复杂的第一审行政案件主要有哪些?	39
45. 我国行政诉讼法中的管辖有哪几种形式?	40
46. 什么是级别管辖? 划分级别管辖的标准是什么?	40
47. 什么是地域管辖? 行政诉讼法中对地域管辖有哪些具体规定?	41
48. 什么是移送管辖? 人民法院具备哪些条件才能移送?	43
49. 什么是指定管辖? 指定管辖适用于哪几种情况?	44
50. 什么是行政诉讼管辖权的转移? 行政诉讼法对管辖权转移是如何规定的?	46
51. 当事人在什么情况下可以选择受理诉讼的人民法院?	46
52. 行政诉讼法对因限制人身自由和因不动产提起的行政诉讼的管辖是如何规定的?	47
第五章 起诉和受理	49
53. 什么是起诉? 什么是受理? 起诉和受理是什么关系?	49
54. 什么是行政复议? 向法院起诉是否要先经过行政复议?	50
55. 我国行政诉讼法如何处理行政复议与行政诉讼	

的关系?	51
56. 我国行政诉讼法对行政机关作出复议决定的时间有何规定?	52
57. 我国行政诉讼法对经过复议的公民、法人或其他组织向人民法院提起诉讼的期限有何规定?	53
58. 我国行政诉讼法对公民、法人或者其他组织直接向人民法院提起诉讼的期限有何规定?	53
59. 如何计算起诉期限?	54
60. 公民、法人或者其他组织因正当理由不能在法定期限内起诉的怎么办?	55
61. 行政案件起诉的原则和条件是什么?	56
62. 对原告的起诉, 人民法院如何处理?	57
63. 什么是起诉状? 起诉状应当包括哪些内容?	59
第六章 行政诉讼证据	60
64. 什么是行政诉讼证据?	60
65. 我国行政诉讼法将行政诉讼证据分为哪几种?	61
66. 行政诉讼证据按不同的标准可分为几类?	63
67. 行政诉讼中证明的涵义是什么?	64
68. 行政诉讼的证明对象是什么?	65
69. 什么是行政诉讼的举证责任? 为什么说负有举证责任的一方如不能举证则为败诉?	66
70. 为什么作为被告的行政机关对作出的具体行政行为负有举证责任?	67
71. 为什么说在行政诉讼中原告提供的证据不足并不一定会败诉?	68
72. 为什么作为被告的行政机关不得自行向原告和证人收集证据?	69
73. 行政诉讼证据如何收集?	70
74. 什么是行政诉讼的证据保全? 怎样进行证据保	

全?	71
第七章 审理和判决	73
75. 什么是行政诉讼的第一审程序?	73
76. 人民法院在审理前有哪些准备工作?	74
77. 人民法院审判行政案件的组织形式是什么?	76
78. 为什么行政诉讼期间不停止具体行政行为的执 行?	76
79. 我国行政诉讼法规定在什么情况下可以停止具 体行政行为的执行?	77
80. 什么是行政诉讼强制措施? 有哪些种类?	78
81. 在行政诉讼中原告申请撤诉应符合哪些条件?	79
82. 人民法院审理行政案件的法律依据是什么?	80
83. 在行政诉讼中, 作为被告的行政机关为何不能 对原告进行反诉?	81
84. 什么是延期审理?	81
85. 什么是判决、裁定、决定? 判决和裁定有什么 区别?	82
86. 人民法院对行政案件如何判决和宣告判决?	83
87. 为什么人民法院具有判决变更权?	84
88. 与民事诉讼相比较, 行政诉讼有哪些特点?	85
89. 什么是行政诉讼的中止和终结?	85
90. 什么是第二审程序?	86
91. 什么是上诉? 提起上诉必须具备哪些条件?	87
92. 什么是上诉的受理?	88
93. 什么是上诉的撤回?	89
94. 人民法院对上诉案件如何进行审判?	90
95. 什么是行政诉讼审判监督程序?	91
96. 行政诉讼审判监督程序与第二审程序有何区别?	92
97. 什么是行政诉讼中的申诉? 申诉与上诉有什么	

区别?	93
98. 人民法院适用再审程序的理由是什么?	94
第八章 执行	96
99. 什么是执行? 什么是行政诉讼中的执行?	96
100. 行政执行与民事执行的异同?	96
101. 什么是执行程序?	97
102. 什么是执行程序当事人?	98
103. 什么是协助执行人?	98
104. 公民、法人或者其他组织不履行人民法院发生 法律效力的判决、裁定, 行政机关怎么办?	99
105. 公民、法人或者其他组织不执行人民法院发生 法律效力的判决、裁定, 人民法院怎么办?	99
106. 行政机关不履行人民法院发生法律效力的判 决、裁定, 人民法院怎么办?	101
107. 什么是申请执行? 行政申请执行有何特征?	103
108. 什么是行政强制执行?	104
第九章 涉外行政诉讼	106
109. 什么是涉外行政诉讼?	106
110. 什么是涉外行政诉讼程序?	106
111. 什么是涉外行政诉讼中的对等原则? 规定这一 原则有何意义?	107
112. 外国人、无国籍人、外国组织在我国行政诉讼 中具有什么样的法律地位?	109
113. 外国人、无国籍人、外国组织在我国进行行政 诉讼如何委托律师?	109
114. 我国行政诉讼法与有关国际条约的关系如何?	110
115. 人民法院审理涉外行政案件应遵循哪些原则?	111
116. 我国行政诉讼法对人的适用范围是什么?	113
117. 我国行政诉讼法对空间的适用范围是什么?	113

118. 我国行政诉讼法对时间的适用范围是什么?	114
119. 什么是行政诉讼费用? 行政诉讼法为什么要对 行政诉讼费用作出规定?	115
120. 在行政诉讼中, 诉讼费用如何承担?	116
第十章 行政侵权赔偿责任和行政附带民事诉讼	118
121. 什么是行政侵权赔偿责任?	118
122. 行政侵权赔偿责任的构成应当具备哪些条件?	118
123. 行政侵权赔偿与行政损失补偿有何区别?	119
124. 行政侵权赔偿与民事赔偿和冤狱赔偿的区别是 什么?	120
125. 《行政诉讼法》对行政侵权赔偿责任规定有何意 义?	121
126. 承担行政侵权赔偿责任的范围是什么?	122
127. 行政赔偿责任原则是什么?	123
128. 请求行政侵权赔偿的方式有哪些?	125
129. 相对人单独请求行政侵权赔偿为何应先由行政 机关处理? 行政机关如何处理?	125
130. 人民法院对行政赔偿诉讼案件的审理为什么可 适用调解?	126
131. 行政复议机关应如何承担侵权赔偿责任?	127
132. 行政侵权赔偿责任如何承担?	128
133. 行政侵权赔偿的费用如何支付?	129
134. 什么是行政附带民事诉讼? 它有何特点?	130
135. 产生行政附带民事诉讼的条件是什么?	131
136. 提起行政附带民事诉讼应具备什么条件?	132
137. 行政附带民事诉讼有哪几类?	133
138. 行政附带民事诉讼的判决如何执行?	134

下 篇

第十一章 行政机关应诉概述	136
----------------------------	------------

139. 行政机关贯彻实施《行政诉讼法》应做好哪些工作?	136
140. 行政机关为什么要认真学好《行政诉讼法》?	137
141. 行政机关及其工作人员要克服哪些不正确的思想认识?	137
142. 怎样认识行政诉讼与行政机关依法行政之间的关系?	139
143. 行政机关怎样分析本机关具体行政行为可能被起诉的情况?	140
144. 行政机关怎样做好法制方面的准备工作?	142
145. 行政机关怎样对具体行政行为适用的法律、法规及规章等情况进行整理?	143
146. 行政机关怎样对自身的行政活动可能导致违法的情况进行检查监督?	143
147. 行政机关如何在组织上做好应诉的准备工作?	144
148. 怎样实施具体行政行为才能得到司法维护?	145
149. 什么是具体行政行为证据确凿?	145
150. 哪些证据可以作为具体行政行为的主要依据?	147
151. 具体行政行为的书证指的是什么?	147
152. 具体行政行为的物证指的是什么?	147
153. 具体行政行为的视听资料证据指的是什么?	148
154. 具体行政行为的证人证言证据指的是什么?	148
155. 具体行政行为的鉴定结论证据指的是什么?	149
156. 具体行政行为的现场笔录证据指的是什么?	149
157. 具体行政行为的当事人陈述证据指的是什么?	150
158. 具体行政行为怎样正确地适用法律和行政法规?	151
159. 哪些法律、法规可以作为实施具体行政行为的重要依据?	151
160. 具体行政行为适用的法律指的是什么?	152

- 161. 具体行政行为适用的行政法规指的是什么?153
- 162. 具体行政行为适用的地方性法规指的是什么?154
- 163. 怎样分析具体行政行为适用的是否为地方性法规?154
- 164. 具体行政行为在适用规章时应注意什么?155
- 165. 怎样确使具体行政行为符合法定程序?157
- 166. 行政机关的越权行为指的是什么?158

第十二章 行政机关被起诉期间的应诉活动161

- 167. 本文中行政机关被起诉期间指的是什么?161
- 168. 什么是行政机关被起诉期间的应诉活动?161
- 169. 怎样预知起诉人起诉的情况?162
- 170. 预测和判断起诉人的起诉是否会被受理要做好哪些工作?162
- 171. 怎样预测和判断起诉人的起诉是否被人民法院受理?163
- 172. 对行政机关具体工作人员的起诉能否被受理?164
- 173. 起诉人对行政机关的非行政案件的起诉能被受理吗?165
- 174. 起诉人对行政机关的非具体行政行为的起诉能被受理吗?165
- 175. 起诉人不是与被害行政机关有直接利害关系的行政相对人能提起诉讼吗?166
- 176. 起诉人对虽然造成权益损害但并不违法的具体行政行为的起诉能被受理吗?167
- 177. 起诉人对虽然违法, 但没有造成侵害事实的具体行政行为的起诉能被受理吗?168
- 178. 起诉人对与其权益被损害没有直接因果关系的具体行政行为的起诉能被受理吗?169
- 179. 起诉人能以他人权益被损害为由提起行政诉讼

吗?	170
180. 起诉人未经法定行政复议程序而提起的诉讼能被受理吗?	170
181. 起诉人对明显超过诉讼时效期限的行政案件的起诉能被受理吗?	172
182. 起诉人对规定应由行政机关最终裁决的具体行政行为的起诉能被受理吗?	173
183. 起诉人对行政机关内部的具体行政行为的起诉能被受理吗?	174
184. 起诉人对有关国防的具体行政行为提起的诉讼能被受理吗?	175
185. 起诉人对属于外交方面的具体行政行为的起诉能被受理吗?	176
186. 行政机关为什么要弄清人民法院对起诉不予受理的情况?	177
第十三章 行政机关被起诉受理后的应诉工作	179
187. 行政诉讼在整个期间要经历哪些主要阶段?	179
188. 行政机关被起诉受理后应作好哪些应诉准备工作?	180
189. 怎样确定由何行政机关出面应诉?	181
190. 对原告直接向人民法院起诉被受理后由谁出面应诉?	182
191. 原告对维持原来处理决定的行政复议决定不服起诉受理后由谁出面应诉?	182
192. 原告对改变了原来处理决定的行政复议决定不服起诉受理后由谁出面应诉?	182
193. 原告对两个以上行政机关共同行为起诉被受理后由谁出面应诉?	183
194. 对法律、法规授权的非行政机关组织起诉受理	

后由谁出面应诉?	183
195. 对受行政机关委托的非行政机关组织起诉受理 后由谁出面应诉?	184
196. 在行政诉讼中原被告行政机关被撤销后诉讼活 动应怎样进行?	184
197. 行政机关在诉讼中享有哪些权利?	185
198. 行政机关在诉讼中有哪些义务?	185
199. 行政机关怎样委托诉讼代理人?	186
200. 委托诉讼代理人应注意哪些事项?	187
201. 怎样写答辩状?	189
202. 写答辩状时要注意哪些事项?	190
203. 在应诉当中要注意行使哪些权利?	190
204. 在应诉中要注意哪些问题?	192
205. 如果不服一审判决怎样进行上诉?	193
206. 怎样计算上诉期限?	194
207. 怎样写上诉状?	195
208. 行政诉讼费用有哪些种类?	195
209. 诉讼费用的征收标准有哪些?	196
210. 被诉行政机关怎样担负诉讼费用?	197
211. 行政机关拒绝履行已经生效的判决或裁定会受 到什么处罚?	197
212. 原告拒不履行已经生效的判决或裁定怎么办?	199
第十四章 公安行政诉讼	201
213. 什么是公安行政诉讼? 公安行政诉讼有何特征?	201
214. 公安机关能够成为被告吗?	202
215. 公安机关的哪些具体行政行为可能引起行政诉 讼?	202
216. 公安机关哪些具体行政行为不能提起行政诉 讼?	204

217. 什么是治安行政处罚? 有何特点?	205
218. 治安行政处罚分为哪几种?	206
219. 公安机关对违反治安管理的人给予行政处罚应 遵循什么程序?	208
220. 《治安管理处罚条例》对处罚是如何规定的?	209
221. 《中华人民共和国公民 出入境 管理法》及其《实 施细则》中有哪些处罚 规定?	210
222. 《中华人民共和国外国人入境出境管理法》及其 《实施细则》中有哪些处罚规定?	211
223. 《中华人民共和国集会游行示威法》有哪些处罚 规定?	212
224. 公安机关可以采取的行政强制措施有哪些?	212
225. 公安机关办理许可证和执照的行为有 哪些?	214
226. 什么是不服公安机关处理决定的申诉?	216
227. 不服公安机关处理决定申诉的法律规定有 哪 些?	217
228. 公安行政复议有哪些规定?	218
229. 公安机关应如何使自己的具体行政行为经得起 法院的审查?	218
230. 公安机关应当采取哪些措施以使自己不当被告 或少当被告?	220
231. 公安机关被起诉后应当如何应诉?	221
第十五章 监察行政诉讼	224
232. 什么是监察行政诉讼? 有何特点?	224
233. 《行政诉讼法》的实施对监察工作的开展有何重 大意义?	224
234. 行政监察与行政诉讼有何异同?	226
235. 监察机关的哪些具体行政行为可能引起诉讼?	228
236. 监察机关的哪些具体行政行为不能引起行政诉	