

与行政机关发生纠纷怎样解决
哪些损失可以请求行政赔偿
怎么正确选择行政复议机关
如何选择上诉法院



怎样打行政官司

童全康 史晓沪 编著

百姓·实用法律小百科

宁波出版社

百姓·实用法律小百科

怎样打行政官司

童全康 史晓沪 编著

宁波出版社

图书在版编目(CIP)数据

百姓·实用法律小百科/童全康主编. —宁波:宁波出版社,2000.9

ISBN 7-80602-375-5

I.百... II.童... III.法律-中国-普及读物
IV.D92-49

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2000)第 40925 号

丛 书 顾 问:金耀根 陈卫中

丛 书 主 编:童全康

丛书副主编:赵永清 段逸超

书 名:百姓·实用法律小百科

——怎样打行政官司

编 著:童全康 史晓沪

责任编辑:徐 飞

出版发行:宁波出版社(宁波市苍水街 79 号 315000)

印 刷:杭州钱江彩色印务有限公司

开 本:787×960 毫米 32 开 印张:49 字数:758 千

版 次:2000 年 9 月第 1 版 2000 年 9 月第 1 次

标准书号:ISBN 7-80602-375-5/D.24

定 价:58.80 元(全七册) 本册定价:9.00 元

NAG: 54

总 序

市场经济的发展离不开健全的法制环境。“没有规矩，不成方圆。”近十几年来，我国的立法工作有了突破性的进展，一大批部门法相继颁布实施，市场经济法律体系初步形成，使得社会生活的各个领域、各个层面都受到法律的规范。健全的法制环境不但包括立法这个硬环境，还包括广大公民守法、用法这个软环境。一部法律制定得再先进、再完善，如果不被广大公民了解和运用，就无法发挥其应有的效能。而公民守法、用法的前提是学法、知法、懂法，因此，建设社会主义法治国家的首要任务是让广大公民了解法律、懂得法律，提高公民的法律意识。同时，公民法律意识的提高又会极大地促进法律的制定、公正执法以及法律的一体遵行。所以，深入开展普法教育，提高公民法律意识，有着深远的意义。

经过 15 年的普法教育，广大公民的法制观念和法制意识得到普遍增强，人们已逐渐懂得用法律来维护自己的合法权利。但社会主义法律是一

个庞大的体系,现实生活中的纠纷又纷繁复杂,人们在运用法律时会产生诸多疑问和困难。为广大公民提供一种通俗而又实用,既对现实生活各个领域的法律问题进行分析 and 指导,又提供科学的法律依据的图书,是当前普法工作的重点之一。宁波出版社组织出版的这套《百姓·实用法律小百科》正是为了适应广大公民的这种需要。这套图书邀请浙江和义律师事务所的有丰富办案经验的律师编写,充分做到了实用性、通俗性、科学性三者的统一。我相信,这套图书定会成为广大公民学法用法、维护自身合法权益的好帮手。

金耀根

2000年9月于银河大厦

本文作者为宁波市司法局局长

前 言

在中国古代,老百姓的地位显得极为低微,只能以“草民”自称。当自己的“权利”受到行政者“权力”的侵害时,老百姓不敢,确切地讲是无力、也没有途径向行政者讨个说法,只能以一句“民不与官斗”聊以自慰。

今天,依法治国已成为我国现代化建设的基本方略,行政行为向着公开、公正、公平的方向发展;同时,“权利”意识进入人心,公民、法人和其他组织在接受行政管理的同时也开始运用法律武器维护自身的合法权益。比如,在遭遇罚款时,老百姓会提出质疑:你有没有法定的权力罚我款?罚款有没有超过法定数额?但这种“意识”仍只是个别的,远未达到普及的程度,加之法律的复杂性和一些传统观念的影响,更多的百姓在自身权利被侵犯后,无所适从,不知如何维护自己的权利。譬如,告谁?向谁告?怎样告?要求赔偿的,向谁要求?赔偿多少?等等问题,都是普通百姓必须了解、想要了解的。

本书分法理咨询、以案说法两部分,以抽象和具体相结合的形式,提供日常生活中常见的行政纠纷类型,比较全面地解说了行政诉讼方面法律的知识。通过本书,读者可以了解行政复议、行政诉讼、国家赔偿等方面的条件、程序及法律限制,了解国家行政机关行使行政管理职能的合法情形和违法情形,随时运用法律武器,维护自己的合法权益。

由于作者水平有限,书中不足之处在所难免,敬请读者批评指正。

作 者

2000年6月

目 录

第一部分 法理咨询

1. 什么是行政主体? (1)
2. 什么是行政机关? (1)
3. 什么是具体行政行为? (1)
4. 什么是抽象行政行为? (2)
5. 什么是行政相对人? (2)
6. 什么是行政纠纷? (3)
7. 怎么理解行政法学中所称的法律、法规和规章?
..... (3)
8. 与行政机关发生纠纷有什么途径可以解决?
..... (4)
9. 行政处罚措施有哪些种类? (5)
10. 未成年人有违法行为时是否也要受行政处罚?
..... (5)
11. 如果违法行为已构成犯罪, 该怎样处理? ...
..... (6)

12. 什么情况下可以依法对当事人从轻、减轻或者
不进行行政处罚？ (6)
13. 什么是行政处罚的听证程序？ (7)
14. 如果当事人逾期不履行生效的行政处罚决定，
行政机关可采取哪些措施？ (8)
15. 什么是行政复议？ (8)
16. 哪些情形可以申请行政复议？ (9)
17. 如果对行政机关执法所依据的规定有疑问该
怎么办？ (10)
18. 什么情况不属于行政复议的管辖范围？
..... (11)
19. 申请复议有没有时间限制？ (11)
20. 行政复议有没有复议期限？ (12)
21. 行政复议期间是否停止执行具体行政行为？
..... (12)
22. 申请行政复议是否也需缴纳费用？ (12)
23. 我国的行政诉讼法有哪些特别原则？
..... (13)
24. 什么是举证责任？ (13)
25. 行政诉讼中对举证责任有何特别规定？
..... (14)
26. 为什么法律规定行政诉讼不停止具体行政行
为的执行？ (15)

27. 提起行政诉讼应当符合什么条件? (15)
28. 哪些行政行为不属于法院受理范围?
..... (16)
29. 法律对行政诉讼的起诉期限是怎样规定的?
..... (16)
30. 行政诉讼法对案件的管辖有何规定?
..... (18)
31. 行政诉讼中证据有哪几种? (19)
32. 什么是行政诉讼的证据保全? (19)
33. 行政诉讼中被告如何确定? (19)
34. 什么情况下当事人可以申请回避? (20)
35. 什么是行政诉讼的诉讼保全和先予执行? ...
..... (21)
36. 什么情况下中止行政诉讼? (22)
37. 什么情况下终结行政诉讼程序? (23)
38. 行政诉讼中什么情况下适用判决? (24)
39. 行政诉讼中裁定适用于什么情况? (26)
40. 行政诉讼法对行政案件的审理期限有何规定?
..... (27)
41. 什么是送达? (27)
42. 什么是国家赔偿法? (28)
43. 什么情况下可以取得国家赔偿中的行政赔偿?
..... (29)

- 44. 如何确定行政赔偿义务机关? (30)
- 45. 请求行政赔偿的程序是怎样的? (31)
- 46. 赔偿请求人单独提起行政赔偿诉讼应符合什么条件? (32)
- 47. 什么是国家赔偿中的国家追偿权? (32)
- 48. 请求行政赔偿的时效为多长? (33)

第二部分 以案说法

- 1. 扰乱民航秩序应受治安处罚 (34)
- 2. 行政复议期间不停止行政处罚的执行 ... (37)
- 3. 遭遇罚款该注意什么 (42)
- 4. 如何确认行政处罚措施是否适当 (46)
- 5. 乡规民约不能设定罚款的行政处罚措施
..... (50)
- 6. 城市监察大队有权拆除两年前的违章建筑 ...
..... (55)
- 7. 何地的工商行政管理局有权行使行政处罚权
..... (59)
- 8. 同一违法行为, 不同行政部门不能多次给予罚款 (63)
- 9. 法律对行政处罚的程序有何规定 (67)
- 10. 行政相对人拒不履行行政处罚决定的, 行政机

关有权采取强制执行措施·····	(71)
11. 行政机关违法行使行政处罚权,应承担法律责 任·····	(75)
12. 行政复议机关无正当理由,不得拒绝受理行政 复议申请·····	(79)
13. 法律对行政复议的范围有何规定·····	(83)
14. 怎样正确选择行政复议机关·····	(92)
15. 行政机关有义务执行生效的行政复议决定·· ·····	(98)
16. 行政纠纷不能通过民事诉讼解决·····	(100)
17. 哪些情况下不得提起行政诉讼·····	(106)
18. 如何选择上诉法院·····	(111)
19. 什么是行政诉讼的诉讼参加人·····	(115)
20. 什么是行政诉讼第三人·····	(119)
21. 适用法律正确是具体行政行为必备的合法要 件·····	(124)
22. 与法律相抵触的规范性文件不能作为行政依 据·····	(127)
23. 派出所不是完全的行政主体·····	(130)
24. 超越职权作出的具体行政行为构成违法行政 ·····	(133)
25. 行政诉讼案件中行政机关负有举证责任···· ·····	(137)

26. 诉讼过程中行政机关不得向原告和证人收集证据·····	(141)
27. 行政机关行使自由裁量权不能滥用职权·····	(144)
28. 行政机关有权依法采取行政强制措施·····	(148)
29. 企业经营自主权不容侵犯 ·····	(152)
30. 不作为也可能构成行政违法 ·····	(155)
31. 扰乱法庭秩序要承担法律后果 ·····	(159)
32. 行政机关重新作出行政行为的限制 ···	(163)
33. 行政机关拒不履行生效判决,法院可以强制执行·····	(166)
34. 哪些损失可以请求行政赔偿 ·····	(171)
35. 被吊销营业执照的企业有没有国家赔偿请求人的资格·····	(179)
36. 怎样确定赔偿义务机关 ·····	(184)
37. 单独提起行政赔偿诉讼,法院不能直接受理 ·····	(190)
38. 停业期间的营业利润损失国家不予赔偿·····	(194)
39. 合法的行政行为不构成行政赔偿责任·····	(200)

40. 怎样计算人身自由权利被侵犯时的赔偿额·····	(205)
41. 怎样计算生命健康权被侵犯时的赔偿额·····	(209)

第三部分 法律文书格式

行政复议申请书·····	(215)
行政复议决定书·····	(216)
强制执行复议决定申请书·····	(217)
行政起诉状·····	(218)
行政答辩状·····	(219)
行政裁定书·····	(220)
行政判决书·····	(221)

第一部分 法理咨询

1. 什么是行政主体？

行政主体是指能以自己的名义行使国家行政管理职权,作出影响行政相对人权利义务的行政行为,并能由其自身对外承担行政法律责任,在行政诉讼中能作为被告应诉的行政机关或者法律、法规授权的组织。

2. 什么是行政机关？

行政机关是指根据宪法、法律而设置的,以自己的名义行使国家行政管理职能,并承担后果的国家机关。行政机关是行政主体的一种。

3. 什么是具体行政行为？

具体行政行为是指国家行政机关和行政机关工作人员、法律法规授权的组织、行政机关委托的组织或者个人在行政管理活动中行使行政职权,针对特定的公民、法人或者其他组织,就特定的具体事项,作出的有关该公民、法人或者其他组织权

利义务的单方行为。这是日常生活、生产过程中最常接触的行政行为,比如公安机关对行政违法人进行治安处罚、工商行政管理局接受申请颁发营业执照等。

4. 什么是抽象行政行为?

抽象行政行为是与具体行政行为相对应的一个法律概念。指行政主体制定和发布普遍性行为规范的行为。比如市政府制定一个地方性行政法规等。抽象行政行为并非针对特定的人而作,所以一般情况下不能单就抽象行政行为提起诉讼。也就是说一般情况下,公民不能因自己认为某一行政法规制定的不合理,而向法院起诉要求进行修改。

5. 什么是行政相对人?

行政机关是行使行政权力的主体,与此相对应的则是行政相对人,如公民、法人或者其他组织。行政相对人是行政权力指向的对象,处于受管理的被动地位。比如,税务机关是行政机关,行使征收税款的行政职权;而企事业单位则是行政相对人,接受税务机关的稽征。

6. 什么是行政纠纷?

行政纠纷又称行政争议,是指行政机关及其工作人员因实施行政管理行为而与行政相对人发生的纠纷。行政纠纷的一方是行使行政管理职能的行政主体,另一方是行政相对人。行政纠纷的核心是该具体行政行为的合法性。但并不是行政机关与公民发生的所有纠纷都是行政纠纷。比如:工商管理局向某个体业主收取市场管理费,是工商局在行使其行政职权,如果双方就收费的合法性发生纠纷属于行政纠纷。但如果工商局是向该个体业主购买办公用品,因为价格发生矛盾,那么工商局与该个体业主是平等民事主体之间的买卖法律关系。

7. 怎样理解行政法学中所称的法律、法规和规章?

广义上的法律是泛指一切规范性的文件。但行政法学中所称的法律是狭义上的法律,指宪法和由全国人民代表大会及其常务委员会根据宪法所制定的规范性文件,一般都以某某法的形式出现。

法规,是指由国务院制定颁布的行政法规;或是由各省、自治区、直辖市人民代表大会及其常务