

主编 赵国兰
雷生云

工商行政管理 行政诉讼手册

第2版 1994年

工商行政管理行政诉讼手册

赵国兰 雷生云

主编

和讯出版社

工商行政管理行政诉讼手册

赵国兰 雷生云主编

知识出版社出版发行

(北京阜成门北大街17号)

河南省新华印刷一厂印刷

开本787×1092 1/32 印张8.75 字数195,000

1990年4月第1版 1990年4月第1次印刷

印数: 1—10,000

ISBN 7—5015—0426—1/C·21

定价: 3.50元

主 编：赵国兰 雷生云

撰稿人：

赵国兰 （第一部分一、第二部分二、三）

郭 群 （第一部分二、八、九）

蒋锡霖 （第一部分三、第二部分一、五）

朱永明 （第一部分四、五、第二部分一）

雷生云 （第一部分六、第二部分一、五）

肖 绯 （第一部分七、十、第二部分四）

序

《中华人民共和国行政诉讼法》将于1990年10月1日开始施行，这对我国法制建设，对于保障公民、法人和其他组织的合法权益，维护和监督行政机关依法行使行政职权，改进和提高行政管理水平，都有十分重要的意义。

随着行政法制建设的加强，行政诉讼法的贯彻和实施，作为国家行政执法机关的工商行政管理部门，将面临新的情况，即作为执法机关有可能被诉，需要参加行政诉讼的问题提到了日程。为更好地促进我国的法制建设，提高行政执法水平，这就迫切需要组织广大干部认真学习行政诉讼法，掌握参与行政诉讼的有关知识。河南省工商行政管理局应知识出版社的约请，组织有关人员编写了这本手册。它不仅为学习行政诉讼法提供了基本理论知识，而且也如何出庭应诉提供了实务知识，并附有行政诉讼案例分析，实用性较强。它既是一本理论结合实际的通俗读物，也是工商行政管理机关参与行政诉讼的工具和指南。特别适合广大从事工商行政管理实际工作的同志的需要。同时，对于律师、法律工作者、从事法学教育和研究的同志也有一定的参考价值。

作为工商行政管理机关，要切实抓好干部培训，认真组织学习行政诉讼法，提高行政法制观念，严格依法行政，以积极的姿态迎接《中华人民共和国行政诉讼法》的施行。

李琪雯

1990年1月16日

目 录

第一部分 行政诉讼基本知识

一、行政诉讼概述

1. 什么是行政? 什么是行政管理? (1)
2. 什么是行政机关? 什么是国家公务员? (2)
3. 什么是行政行为? 什么是具体行政行为? (4)
4. 什么是行政争议? 行政争议有什么特征? (5)
5. 通过什么途径解决行政争议? (5)
6. 什么是行政诉讼? 行政诉讼有哪些特征? (6)
7. 什么是行政诉讼法? (7)
8. 为什么要制定行政诉讼法? (8)
9. 《行政诉讼法》的基本内容有哪些? (9)
10. 行政诉讼有哪些原则? (10)
11. 行政诉讼与民事诉讼有什么区别? (13)
12. 工商行政管理机关应当怎样正确对待行政
诉讼? (13)
13. 工商行政管理机关面对行政诉讼要做哪些
准备工作? (14)

二、行政诉讼受案范围与管辖

1. 《行政诉讼法》对行政诉讼受案范围是怎样规定的? (15)
2. 人民法院受理哪些工商行政管理行政案件? (16)
3. 什么是行政处罚? 通常有哪几种行政处罚? (18)

- 4.什么是行政强制措施?行政强制措施的
种类有哪些? (20)
- 5.什么是经营自主权? (21)
- 6.什么是许可证? (21)
- 7.什么是营业执照? (22)
- 8.什么是财产权? (23)
- 9.《行政诉讼法》列举了各项受案范围后,为什
么还要规定人民法院受理法律、法规规定可
以提起诉讼的其他行政案件? (24)
- 10.当事人对哪些行政行为提起的行政诉讼,人
民法院不予受理? (24)
- 11.什么是管辖?管辖分哪几种? (25)
- 12.什么是级别管辖?各级人民法院对于第一审
行政案件的管辖权如何划分? (26)
- 13.什么是地域管辖?地域管辖分几种? (28)
- 14.什么是移送管辖?《行政诉讼法》对移送管
辖是怎样规定的? (29)
- 15.什么是指定管辖?《行政诉讼法》对指定
管辖是怎样规定的? (29)
- 16.什么是管辖权的转移?《行政诉讼法》对
管辖权的转移是怎样规定的? (30)
- 三、行政诉讼参加人
- 1.什么是行政诉讼参加人? (31)
- 2.行政诉讼当事人的含义和特征是什么? (32)
- 3.什么是行政诉讼的原告?其特征是什么? (33)
- 4.《行政诉讼法》对原告资格有什么特别规定?
为什么? (35)

5. 行政机关可以成为行政诉讼的原告吗? (36)
6. 什么是行政诉讼的被告? 其特征是什么? (37)
7. 如何确定行政诉讼的被告? (38)
8. 为什么复议机关改变原具体行政行为的, 复议机关是被告? (39)
9. 国家行政机关工作人员能否成为行政诉讼的被告? (40)
10. 什么是行政诉讼权利能力和行政诉讼行为能力? (40)
11. 行政诉讼当事人的权利和义务是什么? (41)
12. 什么是行政诉讼的共同诉讼? 有几种共同诉讼? (43)
13. 什么是行政诉讼第三人? 其特点是什么? (43)
14. 如何确定行政诉讼第三人? (44)
15. 行政诉讼第三人参加诉讼的情况有几种? (45)
16. 什么是行政诉讼代理人? 行政诉讼代理人有什么特点? (46)
17. 什么是法定代理人? 法定代理人在行政诉讼中的地位如何? (47)
18. 什么是指定代理人? 指定代理人与法定代理人有什么区别? (48)
19. 什么是委托代理人? 其特点是什么? (48)
20. 律师作为委托代理人较之其他诉讼代理人有什么特殊的权利? (50)
21. 工商行政管理机关如何委托行政诉讼代理人? (50)

四、行政诉讼证据

- 1.什么是行政诉讼的证据?它有哪些特征?分为哪几类? (52)
 - 2.什么是书证?什么是物证?书证与物证有什么区别? (53)
 - 3.什么是视听资料?它与书证、物证有何不同? (54)
 - 4.什么是证人证言?什么是当事人陈述? (54)
 - 5.什么是鉴定结论?常见的鉴定结论有哪几种? (55)
 - 6.什么是勘验笔录和现场笔录? (56)
 - 7.什么是行政诉讼中的举证责任?为什么被告负有举证责任? (57)
 - 8.工商行政管理机关作为被告,应提供哪些证据? (58)
 - 9.《行政诉讼法》没有规定原告的举证责任,原告有没有提供证据的义务? (59)
 - 10.人民法院可向哪些人调取证据?出具伪证将负什么样的法律责任? (60)
 - 11.为什么必须经人民法院审查属实的证据,才能作为定案的依据? (60)
 - 12.人民法院从哪些方面对证据进行审查判断? (61)
 - 13.工商行政管理机关作为被告,能否向原告和证人收集证据? (63)
 - 14.什么是“保全证据”?工商行政管理机关向人民法院申请“保全证据”的法定条件是什么?怎样申请? (64)
- 五、起诉与受理
- 1.什么是起诉?提起行政诉讼的条件是什么? (65)
 - 2.工商行政管理机关对两人以上共同违法者进行

- 处罚后，其中有的人经过提请复议减轻了处罚，未提请复议的人对减轻处罚不服，可否起诉？ (68)
3. 工商行政管理机关对两人以上共同违法者进行处罚后，其中一人不服，是否可以提起行政诉讼？ (69)
4. 工商行政管理机关的处罚决定被人民法院依法撤销后，可否就原案重新作出处理决定？ (69)
5. 有关工商行政管理的法规中，明确规定起诉前必须先复议的，受处罚人在复议期过后尚未提请复议，能否提起行政诉讼？ (69)
6. 工商行政管理机关作出的处罚决定被上级机关撤销，但在此期间已给受处罚人造成了损害，受处罚人可否提起诉讼？ (70)
7. 公民、法人或其他组织向人民法院提起行政诉讼，应采用什么形式？ (71)
8. 《行政诉讼法》对行政复议的期限是怎样规定的？ (72)
9. 《行政诉讼法》对起诉的期限是怎样规定的？ (73)
10. 什么叫受理？原告的起诉经人民法院受理后，会产生什么法律效力？ (74)
11. 人民法院对起诉状从哪几方面进行审查？ (75)
12. 行政复议和行政案件的起诉是什么关系？ (76)
13. 行政机关作被告后，能提起反诉吗？ (77)

六、审理与判决

1. 人民法院审理行政案件前应做好哪些准备工

- 作? (78)
2. 行政诉讼的被告不提交答辩状会产生什么法律后果? (79)
3. 行政诉讼期间, 作为被告的行政机关能否改变引起诉讼的具体行政行为? (80)
4. 行政诉讼期间, 人民法院能否停止行政机关具体行政行为的执行? (81)
5. 什么是审理? 审理有哪几种方式? (82)
6. 公开审理和开庭审理是什么关系? (83)
7. 什么是合议庭? 审理行政案件的合议庭是如何组成的? (83)
8. 合议庭和审判委员会是什么关系? (84)
9. 人民法院在开庭审理前应做好哪些准备工作? (85)
10. 当事人不到庭应承担什么法律责任? (85)
11. 什么是回避? 申请回避需要经过什么程序? (86)
12. 人民法院审理行政案件是否可以进行调解? 为什么? (87)
13. 人民法院审理行政案件的依据是什么? (88)
14. 规章在人民法院审理行政案件中, 具有什么样的地位和作用? (89)
15. 工商行政管理机关制定和发布的规范性文件, 在人民法院审理行政案件中具有什么样的地位和作用? (90)
16. 人民法院对行政案件开庭审理要经过哪些程序阶段? (91)
17. 什么是延期审理? 人民法院审理行政案件能否延期审理? (93)

- 18.什么是判决?什么是缺席判决?人民法院对
行政案件可以作出哪些判决?.....(94)
- 19.什么是裁定?裁定与判决有何区别?.....(97)
- 20.人民法院对行政案件作出的判决、裁定具
有哪些法律效力?.....(98)
- 21.人民法院判决被告重新作出具体行政行为,
为什么被告不得以同一事实和理由作出与原
具体行政行为基本相同的具体行政行为?.....(99)
- 22.什么是上诉?上诉的法定条件是什么?.....(100)
- 23.什么是二审程序?二审程序与一审程
序是什么关系?.....(101)
- 24.人民法院对上诉案件如何进行审理?.....(102)
- 25.人民法院对二审案件可以作出哪些处
理结果?.....(104)
- 26.二审程序中,上诉人能否撤回上诉?撤回
上诉会产生什么法律后果?.....(105)
- 27.发现人民法院已经发生法律效力的判决和裁
定确有错误应该怎么办?.....(106)
- 28.什么是审判监督程序?如何提起审判监
督程序?.....(107)
- 29.审判监督程序与二审程序是什么关系?.....(108)
- 30.人民法院对再审案件如何进行审理?.....(109)
- 31.《行政诉讼法》对人民法院审理行政案件的
审理期限是怎样规定的?.....(110)
- 七、对妨害行政诉讼的强制措施
- 1.哪些行为属于妨害行政诉讼的行为?.....(111)
- 2.什么是妨害行政诉讼的强制措施?.....(112)

3. 人民法院采取妨害行政诉讼的强制措施是行政诉讼的必经程序吗? (112)
4. 对行政机关的法定代表人能否采取强制措施? (113)
5. 妨害行政诉讼的强制措施有哪几种? (114)
6. 妨害行政诉讼的强制措施与行政判决有什么区别? (115)

八、行政诉讼的执行

1. 什么是执行? 执行的特征是什么? (115)
2. 《行政诉讼法》规定的执行, 由谁来行使? (116)
3. 强制执行的条件和根据是什么? (118)
4. 什么是执行措施? 人民法院对拒绝履行判决、裁定的行政机关依法可以采取哪些执行措施? (119)
5. 对拒绝履行判决、裁定的公民、法人和其他组织可以采取哪些强制执行措施? (121)
6. 行政机关如何向人民法院申请强制执行? (122)

九、侵权赔偿责任

1. 什么是侵权赔偿责任? 侵权赔偿责任的构成条件是什么? (123)
2. 《行政诉讼法》为什么要对侵权赔偿责任作出规定? (125)
3. 公民、法人或者其他组织应通过什么程序提出损害赔偿请求? (126)
4. 为什么侵权赔偿诉讼适用调解原则? (127)
5. 因行政机关工作人员作出的具体行政行为侵犯了公民、法人或者其他组织的合法权益, 造成损害而提起诉讼, 谁是被告? 由谁承担

赔偿责任?	(128)
6. 行政机关承担侵权赔偿费用如何计算和 列支?	(130)
十、行政诉讼期间、送达、诉讼费用	
1. 什么是行政诉讼期间?	(131)
2. 怎样计算期间?	(132)
3. 《行政诉讼法》明确规定的期间有哪些?	(133)
4. 耽误了期间如何补救?	(135)
5. 什么是行政诉讼期日? 与期间有何区别?	(135)
6. 期日耽误了怎么办?	(136)
7. 什么是送达?	(136)
8. 送达会产生什么法律后果?	(137)
9. 送达方式有多少种?	(138)
10. 诉讼费用有几种?	(139)
11. 怎样交纳诉讼费用?	(140)
12. 当事人之间如何负担诉讼费用?	(140)

第二部分 工商行政管理行政诉讼

一、工商行政管理行政诉讼受案范围

1. 根据《中华人民共和国商标法》及现行《商
 标法实施细则》的规定, 哪些行为应当受到
 行政处罚? 应当受到哪些行政处罚? (142)
2. 当事人对工商行政管理机关所作的违反商标管理
 的行政处罚不服, 能否向人民法院提起诉讼? (143)
3. 根据《商标印制管理暂行办法》的规定, 哪些
 行为应受到行政处罚? 应当受到哪些处罚?
 当事人对处罚不服能否向人民法院提起行政
 诉讼? (144)

4. 根据《出口商品商标管理办法》，哪些行为应受到行政处罚？应受到哪些行政处罚？当事人对处罚不服是否可以向人民法院提起行政诉讼？（145）
5. 根据《广告管理条例》和《广告管理条例施行细则》，工商行政管理机关可以对哪些违法行为进行行政处理？当事人对处理决定不服是否可以向人民法院提起行政诉讼？（145）
6. 当事人对工商行政管理机关根据《中华人民共和国全民所有制工业企业法》作出的哪些行政处罚不服，可以向人民法院提起行政诉讼？（147）
7. 当事人对工商行政管理机关根据《中华人民共和国企业法人登记管理条例》及其《施行细则》作出的哪些行政处罚不服，可以向人民法院提起行政诉讼？（148）
8. 当事人对工商行政管理机关根据《城乡个体工商户管理暂行条例》及其《实施细则》作出的哪些行政处罚不服，可以向人民法院提起行政诉讼？（150）
9. 当事人对工商行政管理机关根据《中华人民共和国私营企业暂行条例》及其《施行办法》作出的哪些行政处罚不服，可以向人民法院提起行政诉讼？（151）
10. 当事人对工商行政管理机关根据《投机倒把行政处罚暂行条例》作出的哪些行政处罚不服，可以向人民法院提起行政诉讼？（153）

11. 当事人对工商行政管理机关根据《城乡集市贸易管理办法》作出的哪些行政处罚不服，可以向人民法院提起行政诉讼？……………（154）
12. 当事人对工商行政管理机关根据《工业产品质量责任条例》的规定作出的哪些处罚不服，可以向人民法院提起行政诉讼？……………（157）
13. 当事人对工商行政管理机关根据《中华人民共和国药品管理法》作出的哪些行政处罚不服，可以向人民法院提起行政诉讼？……………（158）
14. 当事人对工商行政管理机关根据《中华人民共和国矿产资源法》作出的哪些行政处罚不服，可以向人民法院提起行政诉讼？……………（160）
15. 当事人对工商行政管理机关根据《野生药材资源保护管理条例》作出的哪些行政处罚不服，可以向人民法院提起行政诉讼？……………（161）
16. 当事人对工商行政管理机关根据《中华人民共和国邮政法》作出的哪些行政处罚不服，可以向人民法院提起行政诉讼？……………（162）
17. 当事人对工商行政管理机关根据《兽药管理条例》作出的哪些行政处罚不服，可以向人民法院提起行政诉讼？……………（162）
18. 当事人对工商行政管理机关根据《中华人民共和国文物保护法》作出的哪些行政处罚不服，可以向人民法院提起行政诉讼？……………（163）
19. 当事人对工商行政管理机关根据《中华人民共和国计量法》及《计量法实施细则》作出的哪些行政处罚不服，可以向人民法院提起行政诉

- 讼? (164)
20. 当事人对工商行政管理机关根据《中华人民共和国金银管理条例》作出的哪些行政处罚不服, 可以向人民法院提起行政诉讼? (164)
21. 当事人对工商行政管理机关根据限制进口商品管理规定作出的哪些行政处罚不服, 可以向人民法院提起行政诉讼? (167)
22. 工商行政管理机关查处非法出版物, 当事人不服的, 能否向人民法院提起行政诉讼? (168)

二、工商行政管理行政复议

1. 什么是行政复议? 行政复议和行政诉讼有什么区别? (169)
2. 行政复议有哪些特征? (170)
3. 行政复议的期限是怎样规定的? (171)
4. 为什么要重视行政复议? (172)
5. 法律、法规对工商行政管理行政复议有哪些规定? (173)
6. 如何作好工商行政管理行政复议工作? (175)

三、工商行政管理行政诉讼实务

1. 工商行政管理机关收到法院的应诉通知书后该怎么办? (177)
2. 出庭应诉人员熟悉案件要注意哪些问题? (178)
3. 如何拟定出庭方案? (179)
4. 如何准备辩论提纲? (180)
5. 在开庭的各个阶段, 出庭应诉要注意哪些问题? (180)
6. 工商行政管理机关对一审判决不服, 如何提起