

新编行政法 实务指南

——行政诉讼、执行、赔偿 500 问

陈永达 翟韶均 主编



东南大学出版社

新编行政法实务指南

——行政诉讼、执行、赔偿 500 问

陈永达 翟韶均 主编

东南大学出版社

责任编辑 喻德文
责任校对 胡建兰 陈阿明

新编行政法实务指南

陈永达 翟韶均 主编

*

东南大学出版社出版发行

(南京四牌楼2号 邮编 210018)

江苏省新华书店经销 南航飞达印刷厂印刷

*

开本 850×1168 毫米 1/32 印张: 16.875 字数: 438 千

1996 年 12 月第 1 版 1996 年 12 月第 1 次印刷

印数: 1—5000 册

ISBN 7-81050-168-2/D·5

定价: 25.00 元

(凡因印装质量问题,可直接向承印厂调换)

内 容 简 介

本书分为行政诉讼、赔偿、执行、案析、法规选编五编，对行政诉讼法、国家赔偿法、行政处罚法等有关行政法律、法规方面的内容，以问答的形式作了全面、系统、深入浅出的解答和阐释，回答了500多个具体问题并附录了有关法律、法规。

本书是一部实用性、操作性较强的法律工具书，供各级国家机关工作人员在执法、诉讼、赔偿等工作中参考，亦可作为各部门、各单位和广大读者的普法教材或读物。

《新编行政法实务指南》编委会

顾问 宋宝林 李克军

主 编 陈永达 翟韶均

副主编 邢鸿飞 姜万松

汤友寿 马洪兴

编 委 (按姓氏笔画) 马洪兴 李立明 邢鸿飞

汤友寿 陈永达 姜万松 程玉泰 翟韶均

撰稿人 (按编排顺序) 邢鸿飞 姜万松 耿宝建

程玉泰 唐 杰 马洪兴 陈永达 汤友寿

序

行政法是关系到国家机关和广大公民、法人及非法人组织切身利益的行为规范，也是我国政治生活民主化、法制化的重要标志。近几年来，随着我国法制建设的逐步完善，行政立法工作亦取得了一个又一个可喜成果。1989年4月4日，《中华人民共和国行政诉讼法》在第七届全国人民代表大会第二次会议通过，“民告官”的法律制度由此正式确立；1995年1月1日，《中华人民共和国国家赔偿法》正式实施，从而使宪法确定的国家赔偿原则得以贯彻落实；1996年3月，全国人大又通过了《中华人民共和国行政处罚法》，明确规定了行政机关对公民、法人和其他组织进行行政处罚时应遵循的原则和程序。这些法律与先后颁布实施的大量行政法律、法规，初步构造了具有中国特色的行政法律体系，对促进和保障国家机关依法行使职权，勤政廉政，切实保护公民、法人和其他组织的合法权益，都具有十分重要的意义。

当然，有法可依只是社会主义法制的方面，要健全社会主义法制，还必须做到有法必依，执法必严，违法必究。当前，国家机关及其工作人员的法制观念已经明显加强，执法水平也有较大提高，但也有相当一部分人员不能自觉依法办事，不习惯于法律的约束和监督，有法不依、执法不严的现象时有所见。同时，还有不少公民和法人对相关的行政法律知之甚少，当其合法权益受到行政行为 and 司法行为侵害时也不知道如何运用法律武器保护自己。因此，继续加强全民的法制宣传教育，提高民众和单位知法守法并运用法律武器保护自身合法权益的意识和能力，不断增强国家机关依法行政、自觉接受法律约束和监督的自觉性，仍然是

一项十分紧迫而繁重的任务。

本书作者大多是在实践部门工作多年的同志，他们以行政诉讼法、国家赔偿法、行政处罚等法律法规以及有关司法解释为依据，以如何依法处理国家机关与管理相对人之间的行政、赔偿纠纷为主线，从行政管理者、被管理者以及人民法院等不同角度进行了全面细致、深入浅出的阐释，并从实践中精选了一部分案例进行评析。本书不仅是面向广大群众的普法教材，同时也是国家机关在执法、诉讼、赔偿等工作过程中一部很好的参考读物。因此，我愿意将这本书推荐给我省司法机关、行政机关、法制宣传部门、教学部门以及广大法律爱好者和法人单位。

李佩佑

1996年8月

李佩佑同志现任中共江苏省委委员、江苏省高级人民法院院长。

目 录

A 诉讼编

1. 什么是违法行政？什么是行政争议？ (3)
2. 什么是行政失职？行政失职有什么特点？ (3)
3. 什么是超越职权？超越职权有哪几种情形？ (4)
4. 何谓滥用职权？ (5)
5. 什么是违反法定程序？ (6)
- ✓ 6. 什么是行政复议？什么是行政诉讼？ (6)
7. 什么是行政诉讼法？行政诉讼法的表现形式主要有哪些？
..... (7)
8. 行政诉讼法的立法目的或立法宗旨有哪些？ (8)
- ✓ 9. 什么是行政诉讼的基本原则及基本制度？ (9)
- ✓ 10. 行政诉讼为什么要以行政机关为当然被告？ (9)
11. 行政机关以外的其他组织是否一定不能成为被告？ ... (10)
12. 行政机关是否一定不能成为行政诉讼的原告？ (11)
13. 为什么具体行政行为不因行政诉讼而停止其执行？在实
践中有无例外？ (12)
14. 为什么行政诉讼不适用调解？ (13)
15. 为什么行政诉讼以审查具体行政行为的合法性为原则？
..... (13)
16. 如何理解行政诉讼中的被告负举证责任原则？ (14)
17. 如何理解行政诉讼中人民法院对具体行政行为的司法变
更权？ (16)

18. 如何理解行政诉讼中人民法院的司法裁判优于行政机关的行政裁决? (17)
19. 什么是复议前置? 什么是复议选择? 两者关系如何? (17)
20. 如何理解人民法院对行政案件独立行使审判权? (18)
21. 如何理解行政诉讼中双方当事人诉讼地位的平等性? (19)
22. 人民检察院如何对行政诉讼实行法律监督? (20)
23. 什么是合议制度? (20)
24. 什么是回避制度? (21)
25. 什么是公开审判制度? (21)
26. 什么是两审终审制度? (22)
27. 如何正确区分行政机关工作人员的个人行为与行政行
为? (22)
28. 如何正确区分行政机关的行政行为与民事行为? (23)
29. 如何正确区分行政行为与国家行为? (24)
30. 如何正确区分抽象行政行为和具体行政行为? (25)
31. 如何正确区分内部行政行为与外部行政行为? (26)
32. 如何正确区分终局裁决行为与非终局裁决行为? (27)
33. 如何正确区分行政机关的居间调解、仲裁行为与行政裁
决行为? (29)
34. 如何正确区分行政事实行为与行政法律行为? (30)
35. 什么是行政处罚? 行政处罚与行政处分有何区别? ... (31)
36. 什么是行政强制措施? 它有哪些? (32)
37. 认为行政机关侵犯法律规定的经营自主权的, 能否提起
行政诉讼? (34)
38. 认为行政机关违法拒绝或拖延颁发有关证照的, 能否提
起行政诉讼? (35)

39. 认为行政机关没有依法履行保护人身权、财产权的法定职责的，能否提起行政诉讼？ (36)
40. 如何确定行政机关不予答复的行为超过了时限和期间？ (37)
41. 认为行政机关没有依法发放抚恤金的，能否提起行政诉讼？ (38)
42. 认为行政机关违法要求履行义务的，能否提起行政诉讼？ (39)
43. 认为行政机关侵犯其他人身权、财产权的，能否提起行政诉讼？ (39)
44. 《行政诉讼法》第11条第2款所谓的“其他行政案件”指的是什么？ (40)
45. 如何确定行政复议的管辖？ (41)
46. 什么是行政诉讼管辖？我国行政诉讼法规定了哪几种管辖？ (43)
47. 中级人民法院管辖的第一审行政案件有哪些？ (44)
48. 如何理解“最初行为地法院管辖”原则？ (44)
49. 对《行政诉讼法》第17条中规定的“复议机关改变原具体行政行为”应如何理解？ (45)
50. 对限制人身自由的行政强制措施不服提起的诉讼，由哪个法院管辖？ (46)
51. 因不动产提起的行政诉讼，由哪个法院管辖？ (46)
52. 什么叫共同管辖或选择管辖？它有哪些具体表现？ ... (47)
53. 什么是行政诉讼原告？行政诉讼原告应具备哪些条件？ (48)
54. 行政诉讼原告的资格在什么情况下会发生转移？如何发生转移？ (49)
55. 党委能否成为行政执法的主体？不服党委的决定能否向

人民法院起诉？	(50)
56. 被加害人所加害的受害人能否提起行政诉讼？	(50)
57. 何为行政诉讼的共同原告？它有哪些种？	(51)
58. 谁是行政诉讼被告？行政诉讼被告有哪些具体情形？	(52)
59. 谁是行政诉讼的共同被告？它有哪些种？	(53)
60. 谁是被告的法定代表人？	(53)
61. 何为行政诉讼第三人？行政诉讼第三人有哪些具体情形？	(54)
62. 何为行政诉讼的代理人？行政诉讼代理人有哪些种？	(55)
63. 在行政诉讼中，哪些人可以担任委托代理人？律师作为诉讼代理人有哪些特殊权利？	(56)
64. 什么是行政诉讼证据？行政诉讼证据有哪些特征？ ...	(56)
65. 如何对行政诉讼证据进行分类？	(57)
66. 什么叫证据保全？人民法院在何种情况下才能采取证据保全措施？	(58)
67. 提起行政诉讼应符合哪些条件？	(58)
68. 我国法律对行政复议和行政诉讼的主要期间是如何规定的？	(59)
69. 如何计算行政诉讼期间？	(61)
70. 法律、法规只规定复议而没有规定可以起诉的，如何处理？	(62)
71. 不服被告重新作出的具体行政行为能否起诉？	(63)
72. 如何写行政起诉状？	(63)
73. 如何写行政答辩状？	(64)
74. 行政诉讼中，人民法院如何收取诉讼费用？	(65)
75. 诉讼费用的预交和承担应遵循哪些规则？	(66)

76. 如何开庭审理一审行政诉讼案件? (66)
77. 人民法院在审理行政案件时,发现行政机关主管人员违反政纪和犯罪的,该如何处理? (68)
78. 具体行政行为未引用法律规范的,人民法院应如何审查? (69)
79. 人民法院的一审判决有哪几种?其适用条件是什么?
..... (69)
80. 什么是履行判决?对履行判决的实体内容如何掌握?
..... (70)
81. 在哪些情况下,人民法院可以采取部分撤销的裁判方式? (71)
82. 不予受理的行政裁定如何适用? (72)
83. 财产保全裁定如何适用? (72)
84. 先予执行的裁定如何适用? (73)
85. 对复议机关维持原行政机关决定的案件,人民法院在判决时应如何处理? (74)
86. 行政诉讼中,被告改变具体行政行为,但原告不撤诉,改变的处理决定是否有效? (75)
87. 人民法院裁定不准许原告撤诉,原告仍拒不到庭的,应如何处理? (75)
88. 裁定准予撤诉,原告再起诉的,法院应否受理?
..... (76)
89. 人民法院对非诉行政行为能否审查? (77)
90. 在审查行政行为合法性过程中,人民法院如何对事实进行审查? (77)
91. 人民法院为什么只能审查具体行政行为的合法性,而不能审查其合理性? (78)
92. 提起行政上诉必须具备哪些条件? (79)

93. “被告重新作出具体行政行为，不得以同一的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”含义是什么？ (80)
94. 在第二审程序中，行政机关能否改变其所作的原具体行政行为？ (81)
95. 人民法院受理上诉案件应遵循哪些程序规定？ (82)
96. 第二审人民法院审理上诉案件的权限范围有哪些？ ... (82)
97. 什么样情况下才能发回原审人民法院重审？ (83)
98. 二审案件的审理方式有哪几种？ (84)
99. 第二审行政裁判有哪几种？其各自的适用条件是什么？ (85)
100. 行政诉讼中的审判监督程序（即再审程序）应如何提起？ (86)
101. 对人民检察院提出的抗诉，人民法院应如何立案再审？按照什么程序进行？ (86)
102. 什么叫申诉？行政申诉案件如何审理？ (87)
103. 提起再审的法定理由和程序是什么？ (88)
104. 什么是妨害行政诉讼的行为？ (88)
105. 什么叫延期审理？什么叫延长审限？ (89)
106. 什么叫撤诉，撤诉有哪几种情形？ (90)
107. 什么叫缺席判决？在哪些情况下人民法院对行政案件可以缺席判决？ (90)
108. 什么叫诉讼中止？什么叫诉讼终结？ (91)
109. 行政诉讼附带民事诉讼的条件是什么？如何审理行政诉讼附带民事诉讼案件？ (91)
110. 如何确定行政附带民事诉讼的诉讼主体？ (92)
111. 什么是涉外行政诉讼？涉外行政诉讼的原则有哪些？ (93)

112. 外国人、无国籍人、外国企业和组织委托中国律师或其他人代理诉讼的授权委托书，是否都要进行公证和认证？ (94)
113. 涉外行政诉讼的送达方式有几种？ (95)
114. 人民法院审理行政案件以什么为依据？对“参照”规章应如何理解？ (96)
115. 规章在何种情况下可作为审查依据？ (97)
116. 规章以下的规范性文件能否作为审查依据？ (98)
- ✓ 117. 行政复议与行政诉讼所适用的法律依据有什么区别？ (99)
118. 什么是治安行政诉讼？治安行政诉讼的特征有哪些？ (99)
119. 治安行政诉讼的范围和要件有哪些？ (100)
120. 在治安行政案件中，复议机关撤销了原处罚决定，被侵害人不服，能否起诉？ (101)
121. 劳动教养案件是否以经过复议为起诉的前置条件？ (102)
122. 如何把握劳动教养的适用条件？劳动教养与一般违反治安管理处罚有什么区别？ (103)
123. 如何理解讯问查证的时间不得超过 24 小时的规定？ (104)
124. 什么是工商行政诉讼？工商行政诉讼有哪些特点？ (104)
125. 可以提起行政诉讼的工商行政管理具体行政行为有哪些？ (105)
126. 不可以提起诉讼的工商行政行为有哪些？ (107)
127. 什么是土地行政诉讼？土地行政诉讼的特征是什么？ (108)

128. 土地行政案件的主要类型有哪些? (109)
129. 什么是城建行政诉讼? 城建行政诉讼案件有哪些类型?
..... (110)
130. 审理城建行政案件应注意哪些问题? (112)
131. 什么是卫生行政诉讼? 卫生行政诉讼应包括哪些内容?
..... (113)
132. 什么是食品卫生行政诉讼? 食品卫生行政诉讼有哪些
特点? (113)
133. 如何审查食品卫生行政监督机关的具体行政行为?
..... (114)
134. 什么是畜禽防疫行政诉讼? 此类诉讼有哪些特点?
..... (115)
135. 什么是林业行政诉讼? 林业行政诉讼有哪些特点?
..... (116)
136. 林业行政诉讼案件的范围有哪些? (117)
137. 什么是环境保护行政诉讼? 此类诉讼的受案范围有哪
些? (118)
138. 什么是专利行政诉讼? 专利行政案件的特点有哪些?
..... (119)
139. 什么是职务发明创造? 什么是非职务发明创造? ... (120)
140. 什么是税务行政诉讼? 人民法院如何受理税务行政诉
讼案件? (121)
141. 税务机关有哪些强制执行权力? 不服税务机关的行政
强制措施可以起诉吗? (122)
142. 什么是物价行政诉讼? 物价行政诉讼的受案范围有哪
些? (123)
143. 什么是计划生育行政诉讼? 违反计划生育的行为主要
有哪些? (124)

144. 什么是海关行政诉讼？海关行政诉讼的特点有哪些？
..... (125)
145. 什么是行政处罚？行政处罚有哪些特征？ (126)
146. 行政处罚与执行罚有什么区别？ (127)
147. 行政处罚与刑罚的区别是什么？ (128)
148. 制定《行政处罚法》有什么重大意义？ (129)
149. 行政处罚的种类有哪些？ (130)
150. 什么叫行政处罚的基本原则？我国行政处罚应遵循哪
些原则？ (130)
151. 应如何理解“一事不再罚”的原则？ (131)
152. 什么叫行政处罚法定原则？ (132)
153. 什么叫处罚公开、公正原则？ (133)
154. 什么叫处罚与教育相结合原则？ (133)
155. 什么叫保障当事人权利的原则？当事人有哪些权利？
..... (134)
156. 行政处罚的监督、制约原则是什么？ (134)
157. 什么叫行政处罚显失公正？其主要表现有哪些？ ... (135)
158. 行政管理相对人在什么情况下构成行政违法？在什么
情况下承担行政法律责任？ (136)
159. 行政处罚是如何设定的？哪些机关有权设定行政处罚？
..... (137)
160. 法律对行政处罚已有规定，行政法规、地方性法规是
否有权再予以规定？它们关系如何处理？ (138)
161. 行政法规和地方性法规如何设定行政处罚？两者关系
如何？ (139)
162. 行政规章可以规定行政处罚吗？ (139)
163. 地方性规章能否规定行政处罚？ (140)
164. 党委的文件可以设定行政处罚吗？ (141)

165. 什么样的机关才能成为行政处罚的实施机关？一机关
可以行使其他机关的权力吗？ (141)
166. 除行政机关以外，还有哪些组织可以实施行政处罚？
..... (142)
167. 行政机关以外的组织实施行政处罚，责任由谁承担？
..... (143)
168. 行政处罚的管辖是指什么？ (143)
169. 哪些人实施违法行为后不予行政处罚？ (144)
170. 违法行为的追诉时效的含义是什么？《行政处罚法》
规定的追诉时效有多长？ (144)
171. 什么叫从轻处罚、减轻处罚？哪些行为应当从轻或减
轻处罚？ (145)
172. 行政机关作出行政处罚前，当事人具有哪些权利？
..... (146)
173. 什么叫行政处罚的简易程序？哪些处罚可以通过简易
程序作出？ (147)
174. 行政处罚的一般程序是什么？如何进行？ (147)
175. 怎样理解行政处罚的听证程序？听证程序如何进行？
..... (148)
176. 行政机关给予行政处罚时是否应当制作行政处罚决定
书？决定书应包括哪些内容？ (150)
177. 执法人员当场作出行政处罚的，如何实施处罚？ ... (150)
178. 行政处罚如何执行？ (151)
179. 罚款的决定权和收缴权是如何分离的？《行政处罚法》
有何特殊规定？ (152)
180. 什么叫公务员的法律责任？《行政处罚法》规定的对
公务员给予行政处分的具体情形有哪些？ (153)
181. 《行政处罚法》有关公务员刑事责任的法律规定有哪