

法律新知与应用指南丛书

官告民

必备法律知识139问



杨应军 著

户籍公安行政纠纷 土地行政纠纷 林地行政纠纷
房屋行政纠纷 拆迁行政纠纷 工商行政纠纷



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

法律新知与应用指南丛书

民告官

必备法律知识 139 问



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

图书在版编目(CIP)数据

民告官必备法律知识 139 问 / 杨应军著. —北京:法律出版社, 2009. 6

ISBN 978 - 7 - 5036 - 9540 - 7

I. 民… II. 杨… III. 行政诉讼法—中国—问答 IV. D925. 305

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 070583 号

民告官必备法律知识 139 问
杨应军 / 著

编辑统筹 法律应用出版社
责任编辑 韦钦平
装帧设计 汪奇峰

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社

开本 A5

总发行 中国法律图书有限公司

印张 12.5

经销 新华书店

字数 364 千

印刷 北京北苑印刷有限责任公司

版本 2009 年 6 月第 1 版

责任印制 陶 松

印次 2009 年 6 月第 1 次印刷

法律出版社(100073 北京市丰台区莲花池西里 7 号)

网址 / www.lawpress.com.cn

销售热线 / 010 - 63939792 / 9779

电子邮件 / info@lawpress.com.cn

咨询电话 / 010 - 63939796

中国法律图书有限公司(100073 北京市丰台区莲花池西里 7 号)

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 - 9540 - 7

定价: 28.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

作者简介

杨应军, 房地产与行政诉讼专业律师。九十年代末进入法律行业, 执业以来一直在北京致力于房地产及行政诉讼案件的代理与研究, 尤其在房屋拆迁及土地征收领域取得了成果, 著有《拆迁与征地维权指南》一书, 该书填补了国内实务界关于土地征收方面的空白, 读者反响强烈, 众多拆迁户也因此受益。

联系方式:

手机: 13911859296

邮箱: yyjlawyer@163.com

前 言

自古,我国就有“民不与官斗”的说法。究其原因,是所谓的官们掌握着生杀大权,小民只有服从的份,这是旧社会的官。现在,“官”的称呼变了,叫“公务员”,是人民的“仆人”,是为人民服务的,这是法治状态下的官民关系。毋庸讳言,时至今日,“官”仍然掌握着相当多的社会资源,甚至于官本位思想在一定程度还存在,由此所引发的腐败问题仍然是人民群众所非常关注的。如何控制行政机关等滥用行政权力,也一直是世界各国所关注的。对于公民个人或企事业单位等个体而言,在面对行政机关违法对其施加权力影响时,行政诉讼无疑是重要的应对之策,但由于种种原因,实践中民告官胜诉率却是相对较低。

如何破解民告官(行政诉讼)之难,我在接受新华社《半月谈》采访时,曾经建议尽快摆脱法院在人、财、物方面受制于地方政府的局面,提高行政诉讼的受案审级或设立专门的行政法院,以提升司法权威。行政机关及其负责人不执行行政判决,应对其加大处罚力度,增加其挑战司法权威的成本,从而使其真正尊重法律的严肃性和神圣性。当前还应加强社会舆论引导,应尽快建立有关新闻媒体或民众监督行政诉讼的长效机制。此外,当前民告官之所以难还有一个重要原

因就是一定程度存在的司法腐败,从原广东省高院院长麦崇楷受贿案、原湖南省高级人民法院院长吴振汉受贿案,还有阜阳中院连续三任院长“前腐后继”相继落马,深圳中院5名法官被查处以及最近的原最高人民法院副院长黄松有被调查,众多司法高官的落马,虽然很大程度反映了中央对治理司法腐败的决心和力度,但同时也反映了司法腐败的严重性。毫无疑问,在这一点上,我们与法治发达国家尚有距离,如新加坡自独立至1994年统计,没有一名法官犯案,德国自上世纪60年代以来,也几乎没有法官犯案;英国全国250名法官,犯案的极其罕见。“司法是正义的最后一道防线”,因此“司法腐败是最大的腐败”,遏制和消除司法腐败才能真正维护社会的公平正义,这对于目前本就艰难的民告官更是如此。

今年是《中华人民共和国行政诉讼法》颁布二十周年。二十年来,我国的民主法治建设取得了举世瞩目的成就,民告官(行政诉讼)领域亦是如此,但不可否认的是,由于行政诉讼相对其他诉讼更加专业,时效性更强,普通民众对此知之甚少,以至于在实际的诉讼中不知如何应对,往往本可胜诉的案件由于相关知识的匮乏而导致败诉。可见,掌握一定的行政诉讼知识和诉讼技巧,无疑是民告官所需具备的前提和基础,为此,我编写了本书,希望能对大家处理行政案件有所助益。限于学识,书中疏谬之处在所难免,欢迎大家批评指正。

杨应军

2009年4月

目 录

第一章 行政法相关概念	1
1. 什么是行政法?	1
2. 我国行政法的表现形式有哪些?	1
3. 我国的行政机关分为哪几种?	4
4. 什么是法律法规授权的组织?	5
5. 如何理解行政相对人?	5
第二章 行政行为	7
6. 什么是行政行为?	7
7. 行政行为的成立要件有哪些?	7
8. 行政行为的合法要件包括哪些?	8
9. 如何理解行政行为效力时间?	9
10. 如何理解行政行为的无效、撤销与废止?	9
第三章 行政复议	12
11. 什么是行政复议?	12
12. 行政复议的范围包括哪些?	12
13. 如何申请行政复议?	13
14. 如何审查行政复议?	15
15. 行政复议决定有哪些?	16
第四章 行政诉讼相关概念	19
16. 行政诉讼的受案范围有哪些?	19
17. 行政诉讼管辖包括哪些?	20
	1

18. 什么是行政诉讼证据?	23
19. 如何理解行政诉讼中的非法证据?	24
20. 行政诉讼中的举证责任是如何进行分配的?	25
21. 行政诉讼中如何提供证据?	27
22. 行政诉讼中如何调取、收集证据?	30
23. 如何进行证据保全?	30
24. 行政诉讼中人民法院如何审查证据?	31
25. 行政诉讼中如何进行质证?	32
26. 行政诉讼中哪些是新证据?	34
第五章 行政诉讼程序	35
27. 如何提起行政诉讼?	35
28. 人民法院如何审查行政起诉?	36
29. 人民法院在受理行政诉讼阶段有哪些处理方式?	37
30. 行政诉讼一审开庭前有哪些准备?	38
31. 行政诉讼开庭审理的程序如何进行?	39
32. 行政诉讼判决的种类及其适用范围是什么?	41
33. 如何提起上诉?	43
34. 什么是行政诉讼二审的审理?	44
35. 行政诉讼二审如何裁判?	44
36. 什么是行政诉讼再审程序?	45
第六章 公安行政纠纷	47
道路交通类公安行政纠纷	47
37. 处罚决定被撤销后,重新作出的处罚能加重吗? ——焦某某诉天津和平区交通局治安管理处罚决定行政纠纷案	47
38. 一审撤销行政处罚不当,二审该怎么处理呢? ——重庆市某某水泥有限责任公司诉重庆市高速公路行政执法总队行政处罚案	50

39. 转弯没让直行,应当承担什么责任呢?	52
——郭某诉重庆市公安局交通管理局第九支队道路交通事故责任认定案	
40. 不能实施口头警告,交管部门如何处理呢?	53
——简某某诉佛山市禅城区城市管理行政执法局交通行政处罚案	
行政拘留类公安行政纠纷	55
41. 没有听取申辩意见,这样的行政处罚合法吗?	55
——徐某诉重庆市公安局高新技术产业开发区分局治安行政处罚案	
42. 这个行为是扰乱工作秩序还是正常反映问题呢?	56
——孙某某诉白下公安分局治安管理行政处罚案	
43. 被打后还手,能拘留十四天吗?	58
——沈某某诉郑州市公安局中原分局治安行政处罚案	
44. 是民事纠纷还是故意毁坏公私财物呢?	60
——何某某诉登封市公安局公安行政处罚决定案	
户籍公安行政纠纷	61
45. 不同意农转非,户籍部门能变更户口登记吗?	61
——廖某某诉重庆市长寿区公安局户口变更登记案	
赔偿公安行政纠纷	63
46. 违法扣车,交管部门应当赔偿吗?	63
——刘某、怀远县某某乡粮油管理站诉怀远县公安局行政赔偿案	
其他公安行政纠纷	65
47. 能起诉送达程序吗?	65
——陈某某诉重庆市公安局其他行政案	
48. 在决定不予处理后,能不能再作出处罚决定呢?	67
——童某某诉重庆市公安局北碚区分局某某派出所治安不予处理决定案	

49. 能不能起诉侦查行为呢? 69
——唐某某诉江苏省公安厅作出的不予受理决定书案
- 第七章 土地行政纠纷** 72
50. 行政机关职责变更后,该起诉谁呢? 72
——北京天然香化妆品研究所眉山气雾剂厂诉眉山市人民政府、眉山市国土局土地行政登记案
51. 起诉超过法定期限,法院还受理吗? 75
——江某某、陶某某诉重庆市渝北区国土资源管理分局征地案
52. 征地批准机关对安置申请有答复的义务吗? 77
——唐荣瑶等 131 人诉重庆市人民政府对其提交的《以地安置申请》作出答复案
53. 对征地后不交出土地的,国土部门能处罚吗? 78
——侯某某诉重庆市渝北区国土资源管理分局行政处理决定案
54. 征地补偿安置裁决能撤销吗? 80
——宋家志等 202 人诉重庆市人民政府征地行政裁决一案
55. 行政复议应当由谁来作出呢? 82
——陆如珍等 33 人诉浙江省人民政府土地行政复议案
56. 街道办事处有权冻结扣押征地费吗? 83
——张兴伟等 22 人诉浦江县人民政府仙华街道办事处冻结扣押土地征用费行政争议案
57. 对国有土地使用权成交确认行为,能起诉吗? 85
——重庆某某房地产开发集团有限公司诉重庆市国土资源和房屋管理局土地行政管理案
58. 没有经过征收,集体土地能变为国有土地吗? 87
——张国其等 12 人诉浙江省人民政府土地行政复议案
59. 没有对房屋面积进行实测,这样的房屋登记行为合法吗? 88

- 黎强华、陈海燕诉深圳市规划与国土资源局撤销答复
及要求作出实地测量的具体行政行为案
60. 侵犯优先购买权,土地使用证是不是应该被撤销呢? 90
- 武汉金印印刷有限公司、武汉市新洲县新科技印刷有
限责任公司诉武汉市新洲区人民政府土地行政登记案
61. 司法权和行政权应该怎样划分呢? 93
- 区登汉诉佛山市顺德区人民政府行政侵权案
62. 村委会是土地行政诉讼中的被告吗? 95
- 王某某、薄某某与东营市河口区国土资源局、东营市河
口区义和镇人民政府、东营市河口区义和镇某某村民
委员会土地行政处理案
63. 对计划外生育人口不进行移民安置,这样合法吗? 96
- 涂某因云阳县双江镇人民政府云阳县移民局移民安置
补偿案
64. 城市居民在农村有权申请建房吗? 98
- 垫江县桂溪镇红光村第1村民小组与垫江县国土资源
和房屋管理局颁发给第三人杨碧英建房用地许可证案
65. 国土局解除土地出让合同是行政行为吗? 100
- 东营市国土资源局开发区分局诉山东华林纸业有限责
任公司土地行政合同案
66. 一块地上有多人的房产,能不能只为一发土地证呢? 102
- 方益琴诉义乌市人民政府土地确权行政争议案
67. 林地确权纠纷,需要先申请行政复议吗? 104
- 武汉市江夏区乌龙泉街新生活村村民委员会诉被上诉
人武汉市江夏区人民政府林业行政登记案
68. 林地面积测量方法不清,这样的确权行为合法吗? 106
- 广东高明区高田小组诉高明区人民政府林地确权案
69. 集体组织个人栽种的林木,所有权属于个人吗? 110
- 张某某诉某某县某某镇人民政府林业行政确认案

70. 对村委会口粮补助款分配不服,能提起行政诉讼吗? 112
——杜某某与广饶县某镇某村村民委员会口粮补助款分配
纠纷案
71. 没有指界人签名的土地登记是不是合法呢? 113
——王甲诉蒲城县人民政府土地登记案
72. 随意涂改和添加的土地使用证,还有法律效力吗? 115
——刘某某诉青岛市城阳区人民政府土地行政登记案
73. 注销土地证四年后才通知,合法吗? 116
——徐时荣诉衢州市人民政府、衢州市国土资源局土地行
政登记案
- 第八章 房屋行政纠纷** 118
74. 行政复议需要通知有利害关系的第三人参加吗? 118
——张成银诉徐州市人民政府登记发证案
75. 超越职权进行的行政许可合法吗? 121
——刘某某诉铜梁县人民政府行政许可被撤销案
76. 行政不作为纠纷也实行举证责任倒置吗? 123
——钟某某诉重庆市规划局不履行行政处罚法定职责案
77. 房屋被登记在他人名下,能不能要求撤销房产证呢? 124
——重庆市工商行政管理局长寿区分局诉重庆市长寿区房
产管理局、重庆市国土资源和房屋管理局房屋行政登
记案
78. 夫妻一方擅自卖房,行政机关变更该房屋登记合法吗? 126
——尹某诉重庆市国土资源和房屋管理局房屋行政登记案
79. 没有委托他人代办,该房产证能撤销吗? 129
——谭铭康、谭敏康诉佛山市顺德区人民政府土地、房屋行
政登记案
80. 没交公共维修基金就不能办房屋权属转让登记申请吗? 130
——龚某某诉长沙市房屋产权管理局履行房屋权属转让登

记法定职责案

81. 申请补证期间,房管部门能为他人办理转移登记手续吗? 132
——欧阳某诉武汉市房产管理局房屋行政登记案
82. 提供虚假材料取得房产证,登记机关有责任吗? 134
——鲍某某诉武汉市房产管理局房产管理登记案
83. 抢建的房屋在拆除时能获得赔偿吗? 135
——东莞市某某商业投资有限公司诉东莞市某某镇人民政府及东莞市公安局某某分局规划行政处罚及行政赔偿案
84. 依据虚假的许可证取得的验收合格证书能撤销吗? 137
——夏善荣诉徐州市建设局城建行政证明案
85. 批准设立大型广告牌,要考虑对他人的影响吗? 139
——李念孔诉金华市建设局户外广告审批侵权行政争议案
86. 复议决定生效后,复议机关有责令限期履行的义务吗? 141
——深圳市建信房地产有限公司诉深圳市人民政府不履行法定职责案
87. 对内部函件可以起诉吗? 144
——深圳市人民政府因与张忠、利玉珍房产处理行政纠纷案
88. 是民事行为还是行政行为呢? 146
——周某某诉盐城市人民政府(以下简称盐城市政府)房屋登记行政复议决定案
89. 整改没有结束,能进行拆除处罚吗? 147
——罗某夫妇与罗城仫佬族自治县建设局因建设行政处罚纠纷上诉案
90. 祖业产被占用,能通过确权要回来吗? 150
——桂平市石咀供销社与桂平市人民政府房屋行政确权纠纷案

第九章 拆迁行政纠纷	152
91. 评估报告人员不符合资质要求,行政裁决应该被撤销吗? ——丰浩江诉东莞规划局撤销拆迁许可证案	152
92. 法院判决解除租赁关系,承租人是被安置人吗? ——吴某某诉沈阳市房产局房屋拆迁裁决案	154
93. 行政强拆中,怎样从程序上保护被拆迁人的合法权益呢? ——石某某诉重庆市南岸区人民政府行政强拆行为案	156
94. 拆迁人与第三人签订拆迁协议并强拆房屋,被拆迁人该怎么办呢? ——重庆三维钾肥化工有限公司诉重庆市西彭工业园区办公室行政强制行为案	158
95. 房屋灭失,还能提起拆迁行政裁决吗? ——陈某某诉武汉市城市规划管理局拆迁安置行政答复案	160
96. 被拆迁人的认定是不是只能依据房产证呢? ——东华电机公司诉沈阳市房产局拆迁裁决终结通知案	162
97. 临时用地上能建永久建筑吗? ——邹某与东营市河口区孤岛镇人民政府拆迁行政赔偿案	164
第十章 工商行政纠纷	166
98. 要求查处广告,行政机关不予立案是不是合法呢? ——彭某某诉上海市工商局不履行法定职责案	166
99. 对存放在仓库的进口物品,工商局有权进行查处吗? ——伊尔库公司诉无锡市工商局工商行政处罚案	169
100. 适用法规不当的行政处罚,应该被撤销吗? ——重庆某某建设工程有限公司诉重庆市工商行政管理局工商行政处罚案	171
101. 没有经过批准的查处行为,作出的处罚合法吗? ——义乌市某某印刷包装有限公司诉金华市工商行政管理局封存财物行政争议案	173

102. 为没有提交董事会决议的外资企业办理变更登记手续合法吗?	174
——温彦彬诉惠州市工商行政管理局变更登记行政纠纷一案	
103. 没有合伙协议,批准发放营业执照合法吗?	177
——张某某、苏某某、王某某、孔某某诉东营市工商行政管理局东营分局工商行政撤销案	
第十一章 劳动行政纠纷	180
104. 饭后在工地上下棋被撞伤,属于工伤吗?	180
——东营市东营区东营建筑安装工程公司与东营市劳动和社会保障局劳动社会保障行政确认案	
105. 违章操作他人机器受伤,是因工受伤吗?	182
——东莞东坑凤大领群家具厂诉东莞市劳动局工伤认定案	
106. 员工不慎摔倒致伤,是不是应该认定为工伤呢?	184
——孙立兴诉天津新技术产业园区劳动人事局工伤认定案	
107. 工作期间受伤,单位认为不是工伤,该如何维权呢?	186
——重庆某某家具有限责任公司诉江津市劳动和社会保障局劳动和社会保障行政确认案	
108. 存在事实劳动关系,是不是也能认定为工伤呢?	188
——永川市某某煤矿诉永川市劳动和社会保障局工伤性质认定案	
109. 工伤认定中,单位否认,职工需要举证吗?	189
——东营市超群畜牧有限责任公司诉东营市劳动和社会保障局、毛新柱劳动保障行政确认案	
110. 保安被骗杀,应当认定为工伤吗?	190
——重庆市某某物业管理有限公司诉重庆市渝北区劳动	

和社会保障局劳动行政确认案

111. 属于内部班组承包,还能认定工伤吗? 192

——重庆大地建筑实业总公司诉重庆市渝中区劳动和社会保障局要求撤销工伤认定案

112. 上级机关能不能查处下级管辖的案件呢? 194

——某建材技术装备公司诉湖北省劳动和社会保障厅社会保障行政处理案

113. 因他人犯罪受伤,应该认定为工伤吗? 196

——广州市某某有限公司诉佛山市劳动和社会保障局劳动行政确认案

114. 受理时间不明确,工伤认定合法吗? 197

——东营市某某化工有限公司诉东营市劳动和社会保障局劳动保障行政确认案

第十二章 卫生行政许可纠纷 199

115. 提供虚假报名材料取得执业医师资格证书,合法吗? 199

——代某某诉重庆市卫生局撤销执业医师资格证书案

116. 涉及历史遗留问题的行政纠纷,人民法院该如何处理呢? 201

——彭某某等四人诉某县卫生局撤销卫生行政许可证案

117. 对再次医疗事故技术鉴定结论不服的,还能申请鉴定吗? 203

——朱某某诉重庆市卫生局要求履行法定职责案

118. 主要证据不足,吊销医疗机构执业许可证是否违法呢? 205

——陈其敬诉永川市卫生局吊销医疗机构执业许可证案

119. 违法所得不明,罚款合法吗? 206

——某某饭店诉汉中市卫生局卫生行政处罚案

第十三章 其他行政纠纷 208

交通行政纠纷 208

120. 行政处罚中,应当在什么时候申辩呢? 208

——佛山市某生活金属电器有限公司诉佛山市禅城区交

通局交通行政处罚及行政赔偿案	
121. 线路经营权由市人民政府批准,合法吗?	210
——张某某诉金华市交通局客运线路变更行政争议案	
安全监督行政纠纷	211
122. 什么是安全生产中的“重伤”呢?	211
——邵某某诉上海市黄浦区安全生产监督管理局安全生产行政处罚决定案	
123. 没有责令限期改正,能进行处罚吗?	213
——李某某诉佛山市顺德区安全生产监督管理局行政处罚案	
环境行政纠纷	215
124. 缺少依据,行政处罚应该被撤销吗?	215
——邓某某诉佛山市顺德区环境保护局行政处罚案	
125. 根据一次采样进行处罚合法吗?	217
——重庆市某实业公司诉重庆市环境保护局环保行政处罚案	
民政行政纠纷	219
126. 社会团体擅自设立分支机构并对外开展营利活动,应该撤销登记吗?	219
——重庆市某某协会诉重庆市民政局撤销登记案	
海关行政纠纷	222
127. 缺少行政调查程序的行政处罚是不是应该被撤销呢?	222
——陈某某诉福州海关吊销报关员资格案	
计划生育行政纠纷	224
128. 交了社会抚养费,就取得了超生一个小孩的名额吗?	224
——王甲、吴乙与重庆市巴南区人口与计划生育委员会计生行政处理案	
消防行政纠纷	225
129. 对公安消防机关对火灾财产损失的核定行为,能起诉吗?	225
	11