

A Guide to Administrative
Litigation Practice

行政诉讼实务指引

蔡小雪 甘 文 / 著

人民法院出版社

A Guide to Administrative
Litigation Practice

行政诉讼实务指引

蔡小雪 甘 文 / 著

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

行政诉讼实务指引/蔡小雪, 甘文著. - 北京: 人民法院出版社, 2014. 1

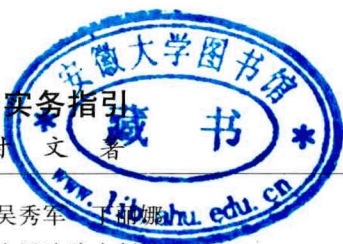
ISBN 978 - 7 - 5109 - 0863 - 7

I. ①行… II. ①蔡… ②甘… III. ①行政诉讼法 - 研究 - 中国 IV. ①D925. 304

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2013) 第 303846 号

行政诉讼实务指引

蔡小雪 甘文 著



责任编辑 吴秀军

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京市东城区东交民巷 27 号 (100745)

电 话 (010) 67550608 (责任编辑) 67550558 (发行部查询)
65223677 (读者服务部)

网 址 <http://www.courtbook.com.cn>

E - mail courtpress@sohu.com

印 刷 保定彩虹印刷有限公司

经 销 新华书店

开 本 787 × 1092 毫米 16 开

字 数 591 千字

印 张 37.25

版 次 2014 年 1 月第 1 版 2014 年 1 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978 - 7 - 5109 - 0863 - 7

定 价 85.00 元

版权所有 侵权必究

缩略语对照表

一、本书中法律使用简称，如《中华人民共和国行政诉讼法》简称为行政诉讼法。

二、司法解释及司法文件等简称如下：

1. 《最高人民法院关于执行〈中华人民共和国行政诉讼法〉若干问题的解释》简称为《若干解释》；

2. 《最高人民法院关于贯彻执行〈中华人民共和国行政诉讼法〉若干问题的解释（试行）》简称为《贯彻意见》；

3. 《最高人民法院关于行政诉讼证据若干问题的规定》简称为《行政诉讼证据规定》；

4. 《最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定》简称为《民事诉讼证据规定》；

5. 《最高人民法院关于审理行政赔偿案件若干问题的规定》，简称为《行政赔偿案件规定》；

6. 《国有土地上房屋征收与补偿条例》简称为《房屋征收补偿条例》。

目 录 | Contents

■ 行政诉讼篇 /1

· 第一章 受案范围 /3

第一节 立法政策和司法政策 /3

第二节 可诉行政行为的界定 /7

一、如何界定可诉的行政行为 /7

二、如何界定不可诉的行为 /12

三、如何解释行政诉讼法中的排除条款的问题 /15

第三节 关于行政行为性质的相对性 /21

一、行政行为的性质是否固定不变 /21

二、行政行为的性质因对象的不同而不同 /22

三、行政行为的性质受司法政策左右 /24

四、对象数量影响行政行为性质 /26

五、司法自由裁量权决定行政行为的性质 /27

第四节 准行政行为的可诉性及相关制度安排 /29

一、一个一直没有解决的理论问题 /29

二、纯粹事实问题判断 /31

三、既涉及事实问题判断又涉及法律问题判断的准行政行为 /33

四、如何弥补制度安排上的缺陷 /35

第五节 行政奖励和行政合同的行为性质 /37

一、关于行政奖励行为的问题 /37

二、关于行政合同行为的可诉性问题 /39

三、关于人身权、财产权以外权利的司法救济问题 /40

· 第二章 管 辖 /43

第一节 有关管辖分工的问题 /43

一、内部分工和管辖 /43

二、关于行政复议后引起的行政案件的管辖问题	44
第二节 级别管辖、地域管辖及管辖权异议	46
一、级别管辖	46
二、关于涉及人身权的地域管辖问题	47
三、关于管辖异议的问题	49
· 第三章 诉讼参加人	50
第一节 如何界定原告资格	50
第二节 如何定义行政诉讼被告	55
一、关于行政复议与适格被告之间关系的问题	56
二、关于如何设定共同被告条件的问题	57
三、关于如何界定适格被告与行政主体之间关系的问题	58
四、关于行政相对方作为行政诉讼第三人的问题	61
第三节 关于行政主体作为行政诉讼第三人的问题	62
· 第四章 起诉与受理	64
第一节 有关受理的几个问题	64
一、关于法院受理行政案件的具体程序问题	64
二、关于行政复议程序与受理案件的关系问题	65
三、关于保护当事人诉权与防止滥用诉权的关系问题	67
四、关于对重作具体行政行为起诉的问题	69
第二节 关于起诉期限的几个问题	70
一、未告知相对人起诉期限情况下起诉期限的计算	70
二、相对人不知道具体行政行为内容情况下起诉期限的计算	73
三、相对人诉行政机关不作为的起诉期限	74
· 第五章 审理与裁判	77
第一节 有关一审诉讼程序的几个问题	77
一、关于不予受理和驳回起诉裁定的条件问题	77
二、关于原告变更诉讼请求的问题	81
三、关于合并审理和申请回避的条件	82
四、法院主动采取财产保全的权力和先予执行案件范围的扩大	84
五、关于被告改变具体行政行为引起的确认判决和 驳回诉讼请求判决	86

六、关于中止诉讼与终结诉讼的问题	/87
七、关于行政复议决定与法院判决结果的关系问题	/90
八、关于如何解释行政诉讼法第五十五条的问题	/91
九、关于保护诉权原则的运用问题	/93
第二节 有关行政裁判的几个问题	/95
一、关于驳回诉讼请求判决的问题	/95
二、关于确认判决的问题	/98
三、关于法院的其他处理方式问题	/103
四、关于限定期限的问题	/105
五、关于行政案件和民事案件一并审理的问题	/106
六、关于裁判文书的法律规范援引问题	/108
第三节 有关再审程序的几个问题	/109
一、何谓行政诉讼法第六十三条中规定的“违反法律、法规规定”	/109
二、再审程序的引起和检察机关在审判监督程序中的尴尬地位	/111
三、再审裁判的效力及相关的程序性问题	/113
· 第六章 裁判的执行和非诉执行	/117
一、行政裁判的内涵和执行措施	/117
二、关于申请期限和管辖权问题	/119
三、关于申请执行的条件问题	/120
四、关于权利人的申请权问题	/124
五、财产保全和先予执行	/126
六、非诉执行案件的审查标准	/127
七、关于强制拆迁措施由何机关实施的问题	/130
■ 行政诉讼证据规则篇	/135
· 第一章 行政诉讼的举证责任规则	/137
第一节 举证责任概念和举证责任分配原则	/137
一、举证责任的概念	/137
二、行政诉讼举证责任分配的原则	/138
第二节 被告承担举证责任的范围	/140
一、被告应当对作出的具体行政行为负举证责任	/140
二、应当要求被告提供全部证据	/142

三、被告提供的作出具体行政行为所依据的规范性文件 不属于证据 /147	
第三节 原告、第三人承担举证责任的范围 /148	
一、原告承担推进举证责任 /149	
二、原告应当承担的特殊说服举证责任 /153	
三、关于原告应否承担诉授益行政行为的举证责任问题 /155	
四、关于第三人应否承担举证责任的问题 /157	
第四节 行政诉讼的举证期限 /159	
一、关于被告举证期限的问题 /159	
二、关于原告和第三人的举证期限问题 /162	
第五节 当事人补充证据 /166	
一、司法解释对当事人补充证据制度的完善 /166	
二、对《行政诉讼证据规定》第二条和第九条的理解 /167	
三、法院对当事人举证事项负有告知义务 /171	
· 第二章 提供证据的要求 /173	
第一节 对当事人提供各类证据的要求 /173	
一、对提供书证的要求 /173	
二、对提供物证的要求 /176	
三、对提供视听资料的要求 /178	
四、对提供电子证据的要求 /179	
五、对提供证人证言的要求 /180	
六、对提供鉴定结论的要求 /181	
七、对提供现场笔录、勘验笔录的要求 /183	
第二节 对当事人提供特殊证据的要求 /184	
一、对提供域外证据的要求 /184	
二、对提供外文文书和外语视听资料的要求 /188	
三、对提供涉及国家秘密、商业秘密和个人隐私证据的要求 /189	
第三节 提交与接受证据和庭前证据交换程序 /190	
一、关于提交与接受证据的要求问题 /190	
二、庭前证据交换程序 /192	

· 第三章 调取和保全证据	/196
第一节 调取证据	/196
一、关于法院应否调取证据的问题	/196
二、关于法院主动调取证据的范围问题	/197
三、关于法院根据当事人申请调取证据的范围问题	/200
四、关于申请调取证据的要求问题	/202
五、关于申请调取证据的程序问题	/204
六、关于委托调取证据的程序问题	/206
第二节 保全证据	/207
一、关于申请保全证据的条件问题	/207
二、保全证据的具体措施及保全证据见证	/210
第三节 与鉴定、勘验相关的程序问题	/211
一、有关鉴定程序的问题	/211
二、有关勘验现场程序的问题	/217
· 第四章 质证	/219
第一节 行政诉讼质证模式的选择	/219
一、当今世界各国诉讼质证的主要模式	/219
二、我国行政诉讼质证模式的选择	/220
三、行政诉讼质证的主体	/221
第二节 庭审质证的范围	/222
一、关于确定质证范围的原则问题	/222
二、关于在不同审级中哪些证据需要庭审质证的问题	/223
三、适用有关庭审质证范围的司法解释时应当注意的问题	/227
第三节 质证程序	/228
一、关于质证方式的问题	/228
二、关于质证内容的问题	/230
三、关于证据的出示问题	/232
四、关于交叉询问的问题	/234
五、关于质证中几种特殊情况的处理问题	/235
第四节 证人出庭作证	/237
一、关于证人出庭作证的义务及排除情形的问题	/237

二、关于证人的资格问题	/239
三、关于行政执法人员出庭作证的问题	/241
四、关于证人出庭作证的几个程序性问题	/244
五、关于证人陈述证言的要求及意见证据规则的问题	/247
第五节 鉴定人和专家辅助人出庭接受询问或说明	/248
一、关于鉴定人出庭接受询问的问题	/248
二、关于专家辅助人出庭说明的问题	/251
· 第五章 认定证据规则中的基本问题	/254
第一节 证明要求和认证的基本原则	/255
一、证明要求	/255
二、认定证据的基本原则	/257
第二节 行政诉讼的证明标准	/259
一、关于我国行政诉讼应当适用何种证明标准的问题	/260
二、关于各种证明标准的适用问题	/262
第三节 审查判断证据的方法	/267
一、审查判断证据的基本方法	/267
二、审查证据合法性的方法	/268
三、审查证据真实性的方法及内容	/269
第四节 认定证据的方式	/271
一、关于当庭认证的问题	/271
二、关于纠正当庭认证错误的方式问题	/272
· 第六章 有关认定证据关联性和合法性的规则	/274
第一节 行政诉讼证据的关联性规则	/274
一、关联性规则的涵义	/274
二、行政诉讼证据关联性所包含的具体内容	/275
三、关于判断间接证据的关联性问题	/276
四、关于品格证据和过去行为证据的关联性问题	/279
第二节 违反法定程序收集的证据的效力	/280
一、关于违反法定程序收集的证据效力问题争论的焦点	/280
二、应当排除违法收集的证据的种类	/282
三、关于私自录制的视听资料效力的问题	/285

第三节	案卷主义规则	/287
· 第七章	有关认定证据真实性的规则	/295
第一节	行政诉讼最佳证据规则	/295
一、	关于行政诉讼最佳证据规则的范围问题	/295
二、	适用行政诉讼最佳证据规则应当注意的问题	/302
第二节	鉴定结论与电子证据的证明效力	/304
一、	关于鉴定结论的认定问题	/304
二、	关于电子证据的认定问题	/310
第三节	行政诉讼自认规则	/312
一、	关于诉讼外的自认的证明力问题	/313
二、	关于默示的自认的证明力问题	/313
三、	关于自认的适用范围问题	/314
四、	关于代理自认的证明力问题	/315
五、	关于自认的撤回问题	/317
六、	适用自认规则应当注意的问题	/317
第四节	行政诉讼司法认知和推定	/320
一、	关于行政诉讼是否适用司法认知和推定的问题	/320
二、	关于行政诉讼适用司法认知的范围问题	/321
三、	关于行政诉讼推定适用的范围问题	/324
四、	关于妨碍举证的推定问题	/325
五、	关于行政诉讼司法认知和推定可否反驳的问题	/326
六、	适用司法认知和推定需要注意的问题	/327
第五节	排除真实性规则与补强证据规则	/329
一、	关于排除真实性规则的问题	/329
二、	关于补强证据规则的问题	/332
三、	排除真实性规则与补强证据规则的同异	/336
■	行政复议与行政诉讼的衔接篇	/339
· 第一章	行政复议与行政诉讼在受理范围上的关系	/341
第一节	行政诉讼受案范围与行政复议受案范围的衔接	/341
一、	行政诉讼法与行政复议法在受案范围规定上的区别	/341
二、	经过复议的案件是否都可以提起诉讼	/343

三、民事纠纷处理决定与行政复议、行政诉讼的关系	/344
第二节 最终裁决与行政复议、行政诉讼的关系	/346
一、设置最终裁决应当考虑的因素	/346
二、我国法律设定的最终裁决的种类	/347
三、关于最终裁决与行政诉讼关系的两个问题	/352
第三节 抽象行政行为与行政复议、行政诉讼的关系	/354
一、抽象行政行为与具体行政行为的区分标准	/354
二、抽象行政行为应否纳入行政复议受案范围	/355
三、抽象行政行为应否纳入行政诉讼受案范围	/356
· 第二章 与复议决定有关联人在诉讼中的地位	/359
第一节 申请人、复议第三人和利害关系人在诉讼中的法律地位	/359
一、申请人在行政诉讼中的法律地位	/359
二、行政复议第三人、利害关系人在行政诉讼中的法律地位	/362
三、申请人、行政复议第三人、利害关系人在行政 赔偿诉讼中的法律地位	/366
第二节 被申请人、复议机关在诉讼中的地位	/369
一、被申请人和行政复议机关	/369
二、被申请人、行政复议机关在行政诉讼中的法律地位	/371
三、被申请人、行政复议机关在行政赔偿诉讼中的法律地位	/374
· 第三章 关于不服复议决定诉讼案件的受理问题	/377
第一节 复议受理与诉讼受理的衔接关系	/377
一、选择复议与诉讼的衔接关系	/377
二、前置复议与诉讼的关系	/382
第二节 受理与复议有关案件的条件	/393
一、必须符合行政诉讼法第四十一条规定的起诉条件	/394
二、原告必须在法定起诉期限内提起诉讼	/398
三、起诉的其他条件	/406
· 第四章 有关诉讼程序的几个问题	/411
第一节 关于申请法院强制执行具体行政行为的问题	/411
一、关于对诉讼或复议期间申请强制执行具体行政行为的处理问题	/411
二、有关对申请法院强制执行未起诉的具体行政行为的处理问题	/413

三、单行法律中有关申请强制执行具体行政行为的规定的适用问题 /413

第二节 有关合并审理的几个问题 /414

一、有关与复议决定有利害关系的人均提起诉讼的合并审理问题 /415

二、有关对就同一事实作出的若干具体行政行为起诉的

合并审理问题 /416

三、有关行政赔偿案件的合并审理问题 /417

四、有关诉因不同的事实作出的行政行为的合并审理问题 /418

第三节 有关撤诉的几个问题 /419

一、有关被告可否改变原具体行政行为的问题 /420

二、有关原告不撤诉或撤诉未获准许的处理问题 /421

三、对在审理不履行复议职责案件中被告作出复议决定的处理问题 /422

■ 合法性审查及行政赔偿篇 /423

· 第一章 关于对是否超越职权的审查 /425

第一节 关于超越部门管辖权的问题 /425

一、部门管辖权的概念及特征 /425

二、部门管辖权的授权形式 /426

三、超越部门管辖职权的表现形式 /428

四、判断是否超越部门管辖职权时应当注意的问题 /432

第二节 关于超越层级管辖权的问题 /442

一、层级管辖的授权形式 /443

二、层级管辖职权转移 /444

三、超越层级管辖职权的主要表现形式 /445

四、判断层级管辖职权时应注意的问题 /446

第三节 关于超越地域管辖职权的问题 /450

一、确定地域管辖权的原则 /451

二、超越地域管辖权的主要表现形式 /452

第四节 关于超越法定事务职权的问题 /454

一、确定法定事务职权的原则 /454

二、超越法定事务职权的表现形式 /456

第五节 审查是否存在超越职权时应当注意的问题 /458

- 第二章 关于对有无违反法定程序的审查问题 /463
 - 第一节 行政程序的基本原则及基本制度 /463
 - 一、行政程序的概念 /463
 - 二、行政程序的种类 /464
 - 三、行政程序的基本原则 /465
 - 四、行政程序的主要制度 /466
 - 第二节 关于审查行政程序是否合法的依据问题 /468
 - 一、依据法律、法规中有关行政程序方面的规定 /468
 - 二、参照规章中的行政程序规定 /468
 - 三、参考规章以下的规范性文件中有关行政程序的规定 /469
 - 四、法律规范中有关行政程序问题规定不一致的适用问题 /470
 - 第三节 关于审查是否存在违反法定程序的方式及具体内容的问题 /470
 - 一、审查具体行政行为是否存在违反法定程序的方式 /470
 - 二、审查具体行政行为是否违反法定程序的具体内容 /471
- 第三章 关于对主要证据是否确实、充分的审查问题 /481
 - 第一节 主要证据不足的含义 /481
 - 第二节 主要证据不足的表现形式 /482
 - 一、具体行政行为认定的事实不清或者没有认定事实 /482
 - 二、具体行政行为认定的事实没有足够的证据证实 /483
 - 三、具体行政行为认定的责任主体错误或证据不足 /483
 - 四、将行政相对人的身份、责任能力认定错误或未查清,导致行政相对人承受不应承担的责任 /486
- 第四章 关于对适用法律规范是否正确的审查问题 /487
 - 第一节 关于审查依据的问题 /487
 - 一、依据法律、行政法规、地方性法规及自治条例和单行条例 /487
 - 二、参照规章 /489
 - 三、如何对待规章以下的规范性文件 /491
 - 第二节 关于对具体行政行为适用的法条的审查问题 /491
 - 一、具体行政行为适用法律规范的形式和内容条件 /492
 - 二、如何判断具体行政行为适用的法条 /493
 - 三、审查判断具体行政行为适用的法条的方法 /494

四、判断具体行政行为适用的法条时应当注意的几个问题	/494
第三节 关于审查具体行政行为适用的法律规范是否有效的问题	/495
一、审查所适用的法律规范是否具有时间效力	/496
二、审查所适用的法律规范是否具有空间效力	/499
三、审查所适用的法律规范是否具有人和事的效力	/501
四、审查所适用的法律规范在内容上是否具有法律效力	/502
五、适用法律规范时应当注意的问题	/505
第四节 适用法律、法规错误的含义及表现形式	/510
一、适用法律、法规错误的含义	/510
二、适用法律、法规错误的表现形式	/511
• 第五章 关于对是否存在滥用职权问题的审查问题	/516
第一节 滥用职权的概念及构成要件	/516
第二节 滥用职权的种类	/521
一、目的不良	/521
二、未考虑应当考虑的因素	/522
三、考虑了不应考虑的因素	/522
四、反复无常	/523
五、违反均衡原则	/524
第三节 如何审查是否存在滥用职权的问题	/524
一、审查是否存在滥用职权问题的步骤	/524
二、判断是否存在滥用职权问题方法	/526
三、滥用职权与明显不当的区别	/527
• 第六章 关于对是否存在不履行法定职责问题的审查问题	/529
第一节 不履行法定职责的概述	/529
一、法定职责的概念和种类	/529
二、不履行法定职责的概念及特点	/530
第二节 审查是否存在不履行法定职责的几个问题	/532
一、关于举证责任承担的问题	/532
二、关于举证内容问题	/534
三、关于庭审调查问题	/538

· 第七章 关于对行政侵权赔偿责任的审查问题	/540
第一节 行政赔偿范围	/540
一、国家承担涉及人身行政赔偿责任的行为	/540
二、国家承担涉及财产行政赔偿责任的行为	/548
三、国家不承担行政赔偿的情形	/555
第二节 关于对行政赔偿请求人和行政赔偿义务机关的 资格审查问题	/557
一、对行政赔偿请求人的资格审查	/557
二、对被告是否是适格的赔偿义务机关的审查	/561
第三节 关于审理行政侵权赔偿案件程序的几个问题	/564
一、关于审理行政侵权赔偿案件的内容和顺序问题	/564
二、关于行政赔偿诉讼可以适用调解的问题	/565
三、关于刑事诉讼与行政赔偿诉讼的衔接问题	/566
第四节 关于对行政侵权赔偿责任的审查问题	/566
第五节 对行政赔偿的方式和数额的确认	/568
一、行政赔偿的方式	/569
二、赔偿的标准	/570
第六节 关于几类特殊行政赔偿案件的审理问题	/572
一、关于对混合过错的行政赔偿案件的审理问题	/572
二、关于对不履行法定职责及行政赔偿案件的审理问题	/573
三、关于对登记类行政赔偿案件的审理问题	/575
· 后 记	/577

行政诉讼篇

