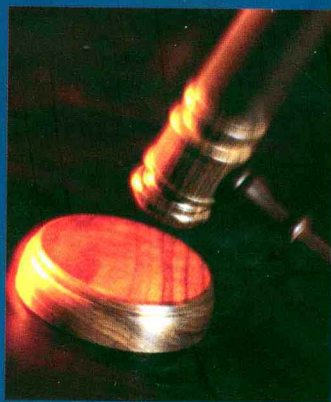


丛书主编：兰 花
教你打官司 丛书

行政法律案例

——行政复议与行政诉讼

编著 胡昌金 赵振士



为你打官司支招 为你赢官司献计

 文化惠民

· 山西省文化厅 · 山西省财政厅 ·

山西出版集团 山西教育出版社

教你打官司 丛书

行政法律案例

——行政复议与行政诉讼

胡昌金 赵振士 编著

丛书主编 兰 花

副 主 编 翟玉成 罗 敏

编 委 会

李 沁	巩学峰	白素芳	吴 蕾	汪 华	谢 翀
沈佳明	谢 恒	易 琪	杨 磊	杨美美	胡昌金
赵振士	谢 伟	王启亮	朱昕颖	张 毅	李宛蔓
郭景放	董闻昕	肖 静	李吉斌	杨 宁	赵 乾
王婵媛	曹 琳	马桂华	冯 皓	王光宗	李木杰
姚 琦				高鹏程	蓝 楠
戈华清				王 璟	江 源
刘 芳					

山西出版集团 山西教育出版社

图书在版编目 (C I P) 数据

行政法律案例·行政复议与行政诉讼/胡昌金, 赵振士著.

—太原: 山西教育出版社, 2010. 4

(教你打官司)

ISBN 978-7-5440-4200-0

I. ①行… II. ①胡… ②赵… III. ①行政复议法—
案例—分析—中国 ②行政诉讼法—案例—分析—中国

IV. ①D925.305

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 205378 号

行政法律案例·行政复议与行政诉讼

责任编辑 孙 轶

特邀编辑 樊丽娜

复 审 邓吉忠

终 审 樊爱香

装帧设计 刘志斌

印装监制 贾永胜

出版发行 山西出版集团·山西教育出版社

(太原市水西门街馒头巷7号 电话: 4035711 邮编: 030002)

印 装 山西新华印业有限公司

开 本 850×1168 1/32

印 张 11.875

字 数 378千字

版 次 2010年4月第1版 2010年4月山西第1次印刷

印 数 1—7000册

书 号 ISBN 978-7-5440-4200-0

定 价 21.00元

序 言

俗话说：“无规矩不成方圆。”法律虽然抽象，但离我们的生活并不遥远。法律规则在现代社会人与人的交往中发挥着重要的作用，尤其是在预防和减少纷争、维护自身权益方面。我国正处在经济迅速发展、法制日臻完善的时期，法律的制定和修订也比较快，因此，对于普通百姓而言，我们不仅需要了解基本法律理念，还需要了解最新的、与我们生活密切相关的法律知识。

本套“教你打官司”丛书本着“为你打官司支招，为你赢官司献计”的宗旨，以通俗易懂的方式向读者宣讲法律知识，传播法治理念，让百姓明白自己有哪些权益是受法律保护的，应当怎样运用法律武器维护自己的合法权益。

本丛书共 23 册，各册的内容体系不是严格按照学术分类或是法律部门进行划分，而是以“与百姓的生活密切相关”为标准，将大量的法律概念、法律原理融入一个个典型而精彩的案例中，让读者在不知不觉中学到法律知识。每册书均采用以案说法的形式，运用简明通俗的语言、根据最新的法律规范深入浅出地解说法律问题。每个案例都由“事情是这样的”、“律师专线”、“法律规范”和“专家释惑”四个部分构成。其中“事情是这样的”旨在简要介绍法律问题的事实背景；“律师专线”是从律师

实务的角度指明所涉法律问题，判断问题处理得对错与否，为当事人妥善解决此类问题提出相应的建议与技巧，比如所涉纠纷的核心问题是什么、有效解决问题的措施是什么、该向什么部门反映等；“法律规范”是摘录与案件有关的核心法条，为读者指明解决问题所援引的法律依据；“专家释惑”则是对与案件有关的法律知识进行更专业的阐释与介绍。有些案例还附有“联系本案”的内容，为读者防范或处理相关问题进行提醒。

衷心希望本丛书能成为普通百姓学习基本法律知识的得力助手，使大家不再觉得法律陌生而遥远，为我们认知和维护自身权益略尽绵薄之力。

兰 花

2009年7月于中国政法大学

目 录

上编 行政复议法

第一章 行政复议概述

1. 发生行政争议有哪些解决途径，应该怎样选择呢？ 1

案例 1 王某某不服城管没收财产欲申请行政复议案 1

2. 省政府批准征地，农民能否向国务院申请复议？ 6

案例 2 村民申请国务院复议省政府征地决定案 6

第二章 行政复议的范围

1. 行政机关不履行法定职责，公民可以申请行政复议吗？ 14

案例 3 乔某申请县政府行政复议要求镇政府履行法定职责案 14

2. 对土地征用不服和权属有争议能否不经行政复议直接起诉？ 19

案例 4 赵村因土地征用和林地权属争议未经复议直接起诉案 19

3. 行政复议前置的案件，当事人错过了复议期限能否再提起行政诉讼？ 24

案例 5 A 公司没有申请行政复议导致行政诉讼败诉案 24

4. 省政府发布的通知侵犯公民权利，可否直接申请废除？ 29

案例 6 张某和王某申请废除省人民政府规定案 29

5. 医院出具死亡证明是具体行政行为吗？ 34

案例 7 某建设公司申请卫生局撤销医院出具的《死亡医学证明》案 34

6. 不服信访部门答复, 可以申请行政复议吗? 39

案例 8 农民不服信访局答复申请行政复议案 39

第三章 行政复议参加人

一、申请人 44

1. 公司营业执照被吊销, 股东可否申请行政复议? 44

案例 9 陈某以自己名义申请复议工商部门吊销其为股东的公司营业执照案 44

2. 父亲可以替儿子申请行政复议吗, 行政复议的申请人如何确定? 49

案例 10 王某申请税务行政复议未被受理案 49

二、被申请人 55

3. 区政府没有在下发文件上盖章, 能否成为被申请人? 55

案例 11 养殖户申请复议区政府解除合同补偿标准案 55

4. 作出具体行政行为的原行政机关被撤销了设置, 申请人应当以谁为被申请人申请行政复议? 60

案例 12 冯某某不服洗车机被收缴申请行政复议案 60

三、第三人 64

5. 什么是行政复议第三人, 第三人必须参加行政复议吗? 64

案件 13 赵某不服派出所处罚申请行政复议案 64

第四章 行政复议机关

1. 不服工商局行政处罚应该向谁申请行政复议? 69

案例 14 熊女士不服工商局处罚申请县政府行政复议案 69

2. 我国行政复议法对行政复议的管辖机关是怎么规定的? 75

案例 15 孙某某决定对区人民政府申请行政复议案 75

3. 对两个或两个以上行政部门联合共同作出的行政行为不服, 应该向谁申请行政复议? 81

案例 16 姚某某不服县卫生局和县物价局联合行政处罚决定申请行政复议案 81

第五章 行政复议程序

一、复议申请	88
1. 行政行为侵犯了第三人权利，第三人可否申请复议，何时申请？	88
案例 17 丁某不服政府部门同意供销社房屋维修审批决定申请复议案	88
2. 行政机关没有依法送达行政处理决定，当事人超过申请期限还能不能申请行政复议？	94
案例 18 某村时隔一年申请对县政府山林权属争议行政复议案	94
二、复议期限	100
3. 复议机关审理行政复议案件有期限吗，期限是多长，如何计算？	100
案例 19 蔡某某不服交警事故认定和处罚申请行政复议案	100
三、复议审理	105
4. 行政机关在被提起行政复议后为原行政行为收集证据是否有效？	105
案例 20 某区地税局被提起行政复议后收集证据被撤销原行政行为案	106
5. 撤回行政复议申请后，原行政机关重新作出原行政行为怎么办？	111
案例 21 工间休息受伤不被认定工伤，龚某对行政复议不服提起诉讼案	112
6. 行政复议案件可以调解吗？	116
案例 22 张某不服土地征收补偿申请行政复议案	116
7. 行政机关不作为，申请人申请行政复议时需要提供证据证明吗？	121
案例 23 某镇居民要求县环保局关闭化工厂未果申请行政复议案	121

8. 行政复议中可以举行听证吗?	126
案例 24 某鞋业有限公司使用奥运标志受工商机关处罚不服申请行政复议案	126
四、复议决定	132
9. 被拆迁户质疑县政府房屋拆迁文件,可否申请行政复议?	132
案例 25 被拆迁户不服房屋拆迁申请行政复议案	132
10. 行政复议机关可以收取复议费和加重对申请人的处罚吗?	139
案例 26 周某被工商所工作人员当场罚款申请行政复议案	139
11. 质监分局没有充分依据扣押电器公司产品,电器公司可否申请复议要求赔偿损失?	146
案例 27 某电器有限公司申请行政复议要求赔偿损失案	146
12. 行政机关错误处罚如何申请赔偿,申请人在行政复议中可以要求国家赔偿吗?	153
案例 28 龙某某不服某县公安局拘留处罚申请行政复议并要求国家赔偿案	153
13. 复议机关没有新的证据,可以减轻原行政机关的行政处罚吗?	159
案例 29 孙某某致人轻伤被公安局处罚拘留 10 日向市政府申请行政复议案	159
五、复议执行	164
14. 原行政机关对复议机关的行政复议决定不予执行怎么办?	164
案例 30 村民黄某不服县公安局治安管理处罚申请行政复议案	164
15. 申请人拒不履行行政复议决定也不起诉的,行政机关有权强制执行吗?	167
案例 31 赵某某不服某县公安局行政处罚申请行政复议案	168

下编 行政诉讼法

第一章 行政诉讼法概述

1. 认为民政局办理的离婚登记和发出的离婚证无效，可以提起行政诉讼吗？ 172
 案例 32 张某诉 A 区民政局离婚登记案 172
2. 人民法院在审理行政案件时，可以与被告行政机关沟通情况吗？ 175
 案例 33 胡某诉县公安局拘留案 175
3. 蒙古族公民不在蒙古族自治县就不能用蒙古族文字书写起诉书吗？ 178
 案例 34 查干巴拉诉某县公安局行政处罚案 178
4. 人民法院审理行政案件，是否需要向被告所为具体行政行为的合理性进行审查？ 181
 案例 35 律师刘某诉北京市发改委案 181
5. 行政诉讼中，被告是否有权申请审判人员回避？ 185
 案例 36 张某诉某派出所拘留案 185

第二章 行政诉讼法的受案范围

1. 如何区分公安机关所为行为是刑事侦查行为，还是行政行为？ 190
 案例 37 林某诉徐闻县公安局案 190
2. 高等院校取消研究生入学资格的行为是否属于行政诉讼的受案范围？ 195
 案例 38 杭某诉南京理工大学案 195
3. 公安消防机构为火灾原因和火灾责任事故认定是否属于行政诉讼的受案范围？ 202

案例 39 赵某、刘某诉公安消防大队案

202

第三章 行政诉讼法的管辖

1. 当事人对公安局限制其人身自由的具体行政行为不服,在提起行政诉讼时,可以选择法院吗? 212

案例 40 焦某诉北京市公安局朝阳分局案 212

2. 如何确定行政诉讼案件中的级别管辖? 219

案例 41 丹尼尔不服某区公安分局行政处罚决定案 219

第四章 行政诉讼参加人

1. 行政诉讼法对原告的资格有何要求? 226

案例 42 赵某不服 W 市政府的拆迁许可证案、不服 W 市公安局的治安管理处罚案 226

2. 不服行政机关的具体行政行为和维持复议决定,应以谁为被告? 231

案例 43 王某不服公安局行政处罚纠纷案 231

3. 不服行政机关内设机构的具体行政行为应以谁为被告? 236

案例 44 A 公司不服青州市招标投标办公室废标决定纠纷案 236

4. 如何确定行政诉讼第三人的资格? 240

案例 45 赵某不服区公安分局行政处罚复议案 240

5. 什么是共同诉讼人? 245

案例 46 孙某、王某、李某不服某市公安局的行政复议决定案 245

6. 哪些人可以成为行政诉讼代理人和代表人? 250

案例 47 凤凰村甲村民小组诉大岭乡人民政府案 250

第五章 行政诉讼的证据

1. 行政诉讼的被告承担证明具体行政行为合法的责任 257

案例 48 李某不服宜昌市公安局交警支队某大队交通事故责任认定案 257

2. 行政诉讼的原告应对哪些事实承担举证责任?	261
案例 49 高某不服安溪县财政局财政行政强制措施案	261
3. 当事人提交的证据应符合哪些要求?	266
案例 50 桦川县横头山农业良种场诉佳木斯市人民政府行政复议决定纠纷案	266

第六章 行政诉讼的审理

1. 原告提起行政诉讼应当符合哪些条件?	272
案例 51 岳甲诉利津县人民政府颁发集体土地建设用地使用证案	272
2. 被告不出席审判, 法院能否作出判决?	278
案例 52 程某等不服冕宁县公安局限制人身自由、扣押物品决定案	278
3. 法律与地方政府规章发生冲突时, 法院应优先适用哪一个?	281
案例 53 刘某诉某区公安局治安管理处罚纠纷案	281

第七章 行政诉讼的判决、裁定和决定

1. 撤销判决会在何种情形下适用?	288
案例 54 陆某诉上海市闸北区房屋土地管理局房屋拆迁行政裁决纠纷案	288
2. 维持判决的适用情形有哪些?	297
案例 55 廖某诉重庆市公安局交通管理局第二支队道路交通管理行政处罚决定案	297
3. 确认判决的适用情形有哪些?	302
案例 56 宋某诉荥阳市城市建设拆迁管理办公室拆迁行政许可案	302
4. 驳回原告诉讼请求判决的适用情形有哪些?	308
案例 57 南京某商贸有限公司不服南京市玄武区国家税务局行政处罚案	308
5. 变更判决在何种情形下适用?	313
案例 58 刘某诉台安县公安局治安行政处罚纠纷案	313

6. 行政诉讼二审判决、再审裁判有哪些类型?	315
------------------------	-----

案例 59 夏某诉徐州市建设局行政证明纠纷案	315
------------------------	-----

第八章 行政诉讼的执行与非诉案件的执行

1. 什么是行政诉讼的强制执行?	324
------------------	-----

案例 60 唐某与某县工商行政管理局工商行政征收纠纷再审案	324
-------------------------------	-----

2. 执行程序必须具备哪些条件?	329
------------------	-----

案例 61 获嘉县环境保护局与中国石化股份有限公司某分公司行政处罚 纠纷执行案	329
--	-----

3. 非诉行政诉讼案件如何申请强制执行?	332
----------------------	-----

案例 62 卢某诉北京市朝阳区教育委员会不履行申请强制执行法定职责案	332
------------------------------------	-----

4. 非诉行政案件是怎样执行的?	338
------------------	-----

案例 63 上海市市容环境卫生管理局申请撤销行政裁定书	338
-----------------------------	-----

第九章 行政侵权赔偿诉讼

1. 行政赔偿责任的构成要件有哪些?	343
--------------------	-----

案例 64 王某诉中牟县交通局行政赔偿纠纷案	343
------------------------	-----

2. 行政机关不履行法定职责(即行政不作为)的国家赔偿问题 如何处理?	349
--	-----

案例 65 刘桂兰诉昆明市公安局官渡分局不履行法定职责行政赔偿案	349
----------------------------------	-----

3. 赔偿请求人单独提起行政赔偿诉讼,应当符合哪些条件?	356
------------------------------	-----

案例 66 吴世贵等诉泉州市公安局洛江区分局行政违法及行政赔偿案	357
----------------------------------	-----

4. 具体行政行为相对人单独提起行政赔偿诉讼的程序是怎样的?	363
--------------------------------	-----

案例 67 胡某诉昆明市房产管理局行政赔偿案	363
------------------------	-----

上编 行政复议法

第一章 行政复议概述

内容提要

行政复议是国家行政机关在行使其行政管理职权时，与作为被管理对象的行政相对人发生争议，根据行政相对人的申请，由上一级国家行政机关或者法律、法规规定的其他机关依法对引起争议的具体行政行为进行审查并作出处理决定的一种活动。也是国家行政机关系统内部的一种监督机制，既能起到内部监督的作用，又能有效地为行政相对人提供救济途径。行政复议的原则有合法原则、公正原则、公开原则、及时原则和便民原则。行政复议机关受理行政复议申请，不得向申请人收取任何费用。

1. 发生行政争议有哪些解决途径，应该怎样选择呢？

案例1 王某某不服城管没收财产欲申请行政复议案

事情是这样的

王某某是某县一个乡镇的居民，与妻子宋某在镇上经营一家个体小餐馆，一家以此为生计，日子过得还算殷实。2005年年初，县政府倡导整顿该县街道以改善环境。城市管理部门认为王某某经营的小餐馆在街面上放置了煤炉等餐馆备用物品，并且当街经营生意，造成街道拥挤，

破坏了该镇街道面貌，影响了该镇街道秩序，对环境也造成了不良影响，要求王某某将一切经营活动都限制在餐馆房舍以内。王某某夫妇认为，他们已在该街道经营餐馆多年，其所开餐馆卫生条件合格，他们也一直依法纳税，依法经营，遵守法律、法规，从未有在街上经营生意和放置小煤炉等违法行为，且如果完全将生意限制在餐馆房舍以内将导致诸多不便，因此不同意城管部门的要求。2005年5月，县城管部门没收了王某某放置在街面上的餐馆物品。王某某认为自己的合法权益受到了侵害，但不知如何维护自己的权利。有人告诉他这是政府的行政行为，可以申请行政复议，也有人说行政复议不一定管用，直接告到法院是最有效的方法，只是诉讼费用比行政复议贵些。王某某不知何种途径更好，于是向律师咨询了如下问题：

1. 什么是行政复议？目前我国与行政复议有关的法律、法规主要有哪些？2. 行政争议的解决途径有哪些？3. 行政复议的收费情况如何？

律师专线

律师对王某某的问题进行了解答并提供了法律咨询意见：

对于第一个问题，行政复议是指公民、法人或者其他组织认为具体行政行为侵犯其合法权益，依法向特定行政机关提出申请，由受理该申请的行政机关对原具体行政行为依法进行审查并作出行政复议决定的活动。行政复议实际上是行政机关内部自我纠正错误的一种监督制度，对行政相对人来说也是一种事后救济措施。行政复议具有以下特点：首先，行政复议申请是由行政管理的相对人提出，提出的理由是认为行政主体的具体行政行为侵犯其合法权益。提出行政复议的人，必须是认为行政机关行使职权的行为侵犯了其合法权益的公民、法人或者其他组织。其次，行政复议由法定的机关受理，并按法定程序进行审理。当事人对行政机关的行政决定不服，可以按法律规定，向有行政复议权的行政机关申请复议。再次，当事人提出行政复议，必须是在行政机关已经作出行政决定之后，如果行政机关尚未作出决定，则不存在复议问题。复议的任务是解决行政争议，而不是解决民事或其他争议。最后，行政复议的目的是对引起争议的具体行政行为的合法性和适当性进行审查，并作出相应的复议决定，

最终解决行政争议。行政复议，以书面审查为主，一般不适用调解，行政复议的结论作出后，即具有法律效力。只要法律未规定复议决定为终局裁决，当事人对复议决定不服的，仍可以按《行政诉讼法》的规定，向人民法院提请诉讼，但依据《行政复议法》第16条第2款的规定：“公民、法人或者其他组织向人民法院提起行政诉讼，人民法院已经依法受理的，不得申请行政复议。”目前我国与行政复议有关的法律法规主要有全国人民代表大会常务委员会制定的《中华人民共和国行政复议法》和国务院制定的《中华人民共和国行政复议法实施条例》。以上两部是目前最重要的有关行政复议的法律文件，此外，从中央到地方各级政府和部门都会根据各自实际情况制定一系列的行政复议规章制度，也是行政复议的依据，但是他们的规定与《行政复议法》冲突的，以《行政复议法》的规定为准。《中华人民共和国行政复议法》第42条还明确规定：“本法施行前公布的法律有关行政复议的规定与本法的规定不一致的，以本法的规定为准。”

对于第二个问题，国家行政机关及其工作人员在行政管理活动中，由于行使行政管理权，有时会引起与行政管理相对人之间的行政争议，行政争议是行政机关在实施行政管理活动中与行政管理相对人的争议。发生了行政争议，作为行政管理相对人的公民、法人或者其他组织，需要寻求解决争议的途径。国家为了维护公民、法人或者其他组织的合法权益，保证国家行政权的顺利实施，也必须及时、有效地解决行政争议。目前解决行政争议的途径主要有两条：一是行政复议，即通过行政机关内部的复议来解决，即公民、法人或者其他组织不服原处理机关的行政处理决定，依法向该机关的上一级行政机关或者法律、法规规定的复议机关提出申请，由上一级行政机关或者法律、法规规定的复议机关对原处理机关处理的决定的合法性和适当性进行审查，并作出复议决定。二是行政诉讼，即公民、法人或者其他组织不服行政机关的处理决定或复议决定，依据我国《行政诉讼法》的相关规定向人民法院提起行政诉讼，由人民法院对行政机关具体行政行为的合法性进行审查，并依法作出判决或裁定。

对于第三个问题，《中华人民共和国行政复议法》第39条规定：“行政复议机关受理行政复议申请，不得向申请人收取任何费用。行政复议活动所需经费，应当列入本机关的行政经费，由本级财政予以保障。”如果是行政诉讼，要

收取诉讼费用，诉讼费用由败诉方承担，双方都有责任的由双方分担。

法律规范

中华人民共和国行政复议法

(1999年4月29日第九届全国人民代表大会常务委员会第九次会议通过)

第一条 为了防止和纠正违法的或者不当的具体行政行为，保护公民、法人和其他组织的合法权益，保障和监督行政机关依法行使职权，根据宪法，制定本法。

第二条 公民、法人或者其他组织认为具体行政行为侵犯其合法权益，向行政机关提出行政复议申请，行政机关受理行政复议申请、作出行政复议决定，适用本法。

第四条 行政复议机关履行行政复议职责，应当遵循合法、公正、公开、及时、便民的原则，坚持有错必纠，保障法律、法规的正确实施。

第五条 公民、法人或者其他组织对行政复议决定不服的，可以依照行政诉讼法的规定向人民法院提起行政诉讼，但是法律规定行政复议决定为最终裁决的除外。

第十一条 申请人申请行政复议，可以书面申请，也可以口头申请；口头申请的，行政复议机关应当当场记录申请人的基本情况、行政复议请求、申请行政复议的主要事实、理由和时间。

第二十二条 行政复议原则上采取书面审查的办法，但是申请人提出要求或者行政复议机关负责法制工作的机构认为有必要时，可以向有关组织和人员调查情况，听取申请人、被申请人和第三人的意见。

第三十九条 行政复议机关受理行政复议申请，不得向申请人收取任何费用。行政复议活动所需经费，应当列入本机关的行政经费，由本级财政予以保障。

第四十二条 本法施行前公布的法律有关行政复议的规定与本法的规定不一致的，以本法的规定为准。

中华人民共和国行政复议法实施条例

(2007年5月23日国务院第177次常务会议通过，自2007年8月1日起施行)