

新编行政法学

王学辉
谭宗泽 著

重庆出版社

XINBIAN XINGZHENG FAXUE

新编行政法学

王学辉
谭宗泽 著

重庆出版社

XINBIAN XINGZHENG FAXUE

 新编行政法学

王学辉 谭宗泽 著

责任编辑 陈 慧

封面设计 吴庆渝

技术设计 聂丹英

重庆出版社出版、发行
重庆长江二路 205 号
新华书店经销
四川外语学院印刷厂印刷

开本 850 × 1168 1/32 印张 17.5

字数 436 千 插页 2

2001 年 8 月第 1 版

2001 年 8 月第 1 版第 1 次印刷

印数 1—4100

ISBN 7-5366-5495-2/D.257

定价:27.00 元

序

新人新作《新编行政法学》，谭宗泽、王学辉著。其实，作者从事行政法研究与教学多年，著述甚丰，他们既非新人，著作也非初作。在我的印象中，作者个个年轻英发，朝气蓬勃，是行政法学界的新秀。而此所著，颇有新意，故称之为新人新作，喻其年轻有为，学术创新。

近20年来，行政法学教材已有大体固定的框架、内容，应该说，这是一个学科教材趋向成熟的标志之一。教材的相对稳定，与学术研究的不断探索创新，形成一定的时间差，这是常理。但是，行政法作为一个新学科，特别是我国的行政法制建设正处于急速发展、不断完善的全新时期，理论与实践互动促进，是当前行政法学发展的明显特点。在行政法学领域里“诸子百家”争鸣的空前繁荣活跃中，教材的创新探索也是题中之义。

作者此作，正是颇具匠心的新作。行政诉讼在一般的行政法教材中，常仅为一大章。但本书使之成为与行政法上编几成对称的下编，大大扩充了行政诉讼的篇幅，将行政救济放在极为重要的位置上，这是符合行政法发展规律的；在行政法学中，作者专章讨论了行政法学的基本概念，特别注意从市场经济的角度来认识，很有见地。“行政法的解释与适用”，迄今尚未在所有行政法学著作中见到，纯属作者创意，但无疑极具现实意义；行政法学基础理论问题，近年来多见诸报刊，作者在本书中设专章作客观介绍，有助于扩大充实学习者的知识面。与一般著作不同的是，对于行政行为问题，不像一般教材那样所占篇幅较大，有的甚至占全书的一

半,本书没有对行政行为展开论述,而是仅设一章。总之,本书在许多问题上作出了不同的处理。其作出上述选择,赞誉者有之,当然也会有不同意见。但探索、创新,永远是学科发展的基础,论争、批评始终是学术繁荣的推动力。行政法学的发展,正有待年轻学人的肩承和促进,我为作者的思考、创新精神而高兴。

开发中西部的大业,召唤着开发精神,重庆西南政法大学谭宗泽、王学辉的新作,是否也可视为成功开发的一环!这就是我的期望。祝作者有更多的好作品问世。此序。

应松年

2001年夏末于北京为公桥畔

目 录

序	应松年(1)
---------	----------

上编 行政法	(1)
--------------	-------

绪论	(3)
----------	-------

第一章 行政法学的基本概念分析	(15)
-----------------------	------

第二章 行政法的解释与适用	(42)
---------------------	------

第三章 行政法学的学科体系及历史发展	(61)
--------------------------	------

第四章 行政法学的基本理论研究	(97)
-----------------------	------

第五章 行政法律关系	(110)
------------------	-------

第六章 行政法的基本原则	(138)
--------------------	-------

第七章 行政组织及公务人员	(159)
---------------------	-------

第八章 行政行为	(189)
----------------	-------

第九章 行政程序	(230)
----------------	-------

第十章 违法行政与行政法律责任	(270)
-----------------------	-------

第十一章 监督行政法律制度	(284)
---------------------	-------

下篇 行政诉讼法	(307)
----------------	-------

第一章 行政诉讼法学概论	(309)
--------------------	-------

第二章 行政诉讼法学体系及其历史发展	(325)
--------------------------	-------

第三章 行政诉讼法的基本理论	(340)
----------------------	-------

第四章 行政诉讼的受案范围与管辖	(364)
------------------------	-------

第五章 行政诉讼的参加人	(395)
--------------------	-------

第六章	行政诉讼的证据规则	(422)
第七章	行政诉讼中的具体程序问题	(448)
第八章	行政法律规范的适用和行政判决、裁定及决定 ...	(508)
第九章	行政赔偿诉讼的理论与实践	(538)
后记		(553)

上
編

行
政
法

绪 论

一、学习行政法的必要性

人的一生都离不开行政法。行政法影响人生,从生到死,非常深远。我们的日常生活也与行政法密不可分。例如:一早起床,开灯用电,用水洗脸,开收音机听广播,清倒垃圾、废弃物,开车上公路,碰上红绿灯,送小孩上学,上班时使用电话、投递邮件,使用政府检验合格的电梯和办公用品、到公园散步等都与行政法有密切关系^①,也都受到行政法律规范的限制。又如毕业、就业、参加职业训练、从事生产、经营活动,提供信用、劳务,担任公职,也与学位条例、劳动就业条例、职业培训条例、反不正当竞争法、银行法、劳动法、公务员条例等发生密切关系。再如生病就医、车祸残疾、年老退休、死亡埋葬等,也与保健法、残疾人保障法、劳动法以及墓葬管理条例等法律、法规、规章及其他规范性文件等有密切关系并受到这些法律、法规、规章及其他规范性文件的规范。

由此可知,行政法包罗万象,对我们的食、衣、住、行、育、业、生、老、病、死都有很大的影响。学习、研究行政法成为我们拥有美好人生,做好一生规划,就业、创业及为人类社会服务的必要条件。至于行政法是法学院校学生必修的主干课程,是全国“司法考试”

^① 这些日常生活事项与我们的环境保护法、卫生管理法规、广播电视法规、废弃物处理条例、交通法规、义务教育法、高等教育法、邮电法、公园管理条例等发生密切关系。

和公务员考试的必考科目,则是学习行政法的次要目的。

以上的认识是从社会这个比较广泛的角度来看待的。其实,从法律学的角度来看,为什么需要一门行政法学科的这个命题,也涉及到对行政法特性的认识。行政法其实就是指如何设置、控制行政权的运行以及如何让行政权能服务于社会、服务于民,“控权”与“服务”是行政法得以存在的两个支撑点。正如伯纳德·施瓦茨所说:“它规定行政机关可以行使的权力,确定行使这些权力的原则,对受到行政行为损害的给予法律补偿。”^① 行政法的存在一是为了控制行政权的肆意运行,二是为了让行政权更好地服务于社会,服务于民。这两个方面同等重要,不可偏废。

二、如何学习行政法

我们在大学讲授行政法与行政诉讼法十多年,表现的情况是,老师说行政法很难讲,学生说行政法很难学,常常感到行政法种类繁多,不知如何下手。学习民法、刑法时因为有成文法典在手,感觉上比较容易些。而行政法与民法、刑法不同,因行政法不是制定法名称,而只是一个法学领域名称,导致学生很难捉摸。尤其是中国至今并无一部称为“行政法”的法典存在,今后也不会有的。使得学生们不能像学习民法、刑法那样有目的、有体系地学习行政法。

因此要迅速有效的学好行政法、研究行政法的有关问题,必须充分掌握以下几个方面的重要资料:

第一,先找几本最近出版的行政法学教科书。因教科书是前人智慧的结晶,是前辈学者将人类数千年来在地球上所累积的知识与经验以文字的方式,就某一特定科目,有系统地整理成一本

^① [美] 伯纳德·施瓦茨:《行政法》(中译本),徐柄译,群众出版社 1986 年版,第 1 页。

书,以供教学之用。因此,学习行政法的人应先找一些重要的、比较新近的教科书,以便尽快入门。比较重要的教科书(暂限定在1992年以后出版的)大约有以下一些:^①

罗豪才主编:《行政法学》,中国政法大学出版社1996年版。

罗豪才主编:《行政法学》(新编本),北京大学出版社1999年版。

姜明安主编:《行政法与行政诉讼》,北京大学出版社、高等教育出版1999年版。

✓应松年主编:《行政法学新论》,中国方正出版社1998年版。

王连昌主编:《行政法学》(修订版),中国政法大学出版社1999年版。

张正钊主编:《行政法与行政诉讼法》,中国人民大学出版1999年版。

胡建森著:《行政法学》,法律出版社1998年版。

杨海坤主编:《行政法与行政诉讼法》,法律出版社1992年版。

叶必丰:《行政法学》,武汉大学出版社1996年版。

方世荣主编:《行政法与行政诉讼法》(全国主干课程教材),中国政法大学出版社1999年版。

胡锦涛等著:《行政法专题研究》(研究生用书),中国人民大学出版社1998年版。

俞子清主编:《行政法与行政诉讼法》,法律出版社2001年版

罗豪才主编:《中国司法审查制度》北京大学出版社1992年版。

陈端洪:《中国行政法》,法律出版社1998年版。

姜明安:《行政诉讼法》,北京大学出版社1993年版。

应松年主编:《行政诉讼法学》,中国政法大学出版社1994年

① 以下各项所列书目的排序不分先后,纯粹是作者的随便例举。

版。

孙宁华主编:《行政诉讼法》,中国检察出版社 2001 年版。

贺善征主编:《中国行政诉讼法学》,重庆大学出版社 1998 年版。

薛刚凌主编:《行政诉讼法学》,华文出版社 1998 年版。

马怀德主编:《行政法与行政诉讼法》,中国法制出版社 2000 年版。

张树义主编:《行政法与行政诉讼法》,法律出版社 2001 年版。

于安、江必新、郑淑娜:《行政诉讼法》,法律出版社 1997 年版。

张正钊、李元起主编:《部门行政法研究》,中国人民大学出版社 2000 年版。

张正钊主编:《国家赔偿制度研究》,人民法院出版社 1994 年版。

高家伟:《国家赔偿法学》,工商出版社 2000 年版。

皮纯协主编:《国家赔偿法释论》,中国法制出版社 1994 年版。

林准、马原主编:《国家赔偿问题研究》,人民法院出版社 1992 年版。

中国台湾学者编写的教材主要有:

林纪东:《行政法新论》,三民书局,民国七十八年。

管欧:《中国行政法总论》,自刊本,民国七十八年。

张家洋:《行政法总论》,三民书局,民国八十五年一日增订初版。

管欧:《行政法精义》,五南图书出版公司,民国八十二年。

蔡志方:《行政法三十六讲》,自刊本,民国八十四年。

吴庚:《行政法之理论与实用》,自刊本,民国八十八年六月增订五版。

李惠宗等合著:《行政法入门》,月旦出版公司,民国八十七年。

翁岳生编:《行政法》,翰芦图书出版公司,民国八十七年。

√第二,国内学者们翻译的外国行政法学家撰写的行政法教科书。这是了解各主要发达国家行政法律制度最重要的途径。这类书籍有:

[英]威廉·韦德:《行政法》,徐炳等译,中国大百科全书出版社1997年版。

[美]伯纳德·施瓦茨:《行政法》,徐炳译,群众出版社1986年版。

[日]室井力主编:《日本现代行政法》,吴微译,罗田广校,中国政法大学出版社1995年版。

[日]南方博:《日本行政法》,杨建顺、周作彩译,中国人民大学出版社1988年版。

[日]和田英夫:《日本现代行政法》,倪健民等译,中国广播电视出版社1993年版。

[日]盐野宏:《行政法》,杨建顺译,法律出版社1999年版。

[美]欧内斯特·盖尔霍恩、罗纳德·M·利文:《行政法和行政程序概要》,中国社会科学出版社1996年版。

[法]莫里斯·奥里乌:《行政法与公法精要》(上、下册),龚觅等译,辽海出版社、春风文艺出版1999年出版。

[德]平特纳:《德国普通行政法》,朱林译,中国政法大学出版社1999年版

[德]:罗尔夫·斯特博:《德国经济行政法》,苏颖霞、陈少康译,中国政法大学出版社1999年版。

[德]哈特穆特·毛雷尔:《行政法学总论》,高家伟译,法律出版社2000年版。

[印]M·P·赛夫:《德国行政法——普通法的分析》,周伟译,五南图书出版公司1991年版。

第三,国内学者所著专门研究(包含比较分析)外国行政法律制度的著作。这类书籍主要有:

王名扬:《法国行政法》,中国政法大学出版社 1997 年版。

王名扬:《美国行政法》,中国法制出版社 1995 年版。

于安编著:《德国行政法》,清华大学出版社 1999 年版。

杨建顺:《日本行政法通论》,中国法制出版社 1998 年版。

张正钊、韩大元主编:《比较行政法》,中国人民大学出版社 1998 年版。

胡建森:《比较行政法:20 国行政法评述》,法律出版社 1998 年版。

姜明安:《外国行政法》,法律出版社 1993 年版。

应松年主编:《比较行政程序法》,中国法制出版社 1999 年版。

周汉华、何峻:《外国国家赔偿制度比较》,警官教育出版社 1992 年版。

杨海坤、黄学贤:《中国行政程序法典化——从比较法角度研究》,法律出版社 1999 年版。

章剑生:《行政程序法比较研究》,杭州大学出版社 1997 年版。

王名扬:《外国行政诉讼制度》,人民法院出版社 1991 年版。

王学辉:《比较行政诉讼法》,重庆出版社 2001 年版。

林准、马原主编:《外国赔偿制度研究》,人民法院出版社 1992 年版。

皮纯协、何寿生编著:《比较国家赔偿法》,中国法制出版社 1998 年版。

第四,虽不是行政法教科书,但在行政法研究中相当重要的行政法方面的论文集。这些论文集在中国行政法学的发展上具有重要意义,值得我们学习、研究行政法时参考。主要有下列论文集:

罗豪才主编:《行政法论丛》(1-4 卷),法律出版社 1998-2001 年版。

张庆福主编:《宪法论丛》(1-4 卷),法律出版社 1998-2001 年版。

罗豪才主编:《现代行政法的平衡理论》,北京大学出版社 1997 年版。

刘莘、马怀德、杨惠基:《中国行政法学新理念》,中国方正出版社 1997 年版。

王连昌、文正邦、郑传坤主编:《依法行政研究》,重庆出版社 1998 年版。

编委会:《法治研究》(1997 年卷),杭州大学出版社 1998 年版。

第五,除了教科书与论文集外,行政法学专著也是学习、研究行政法的重要资料。它们通常针对某一行政法学的具体问题作深入研究,而与一般只是框架式、考虑体系完整性的教科书有很大的区别。目前(主要指 1994 年以来)主要的专著有:

应松年、袁曙宏主编:《走向法治政府》,法律出版社 2001 年版。

应松年主编:《行政程序法立法研究》,中国法制出版社 2001 年版。

朱维究:《行政行为的司法监督》,山西教育出版社 1997 年版。

杨海坤、黄学贤:《中国行政程序法典化》,法律出版社 1999 年版。

胡建淼主编:《行政违法问题探究》,法律出版社 2000 年版。

崔卓兰:《行政程序法要论》,吉林人民出版社 1995 年版。

章剑生:《行政程序法学原理》,中国政法大学出版社 1994 年版。

章剑生:《行政程序法比较研究》,杭州大学出版社 1997 年出版。

姜明安主编:《行政诉讼与行政执法的法律适用》,人民法院出版社 1995 年版。

薛刚凌:《行政诉权研究》,华文出版社 1999 年版。

莫于川:《行政指导论纲》,重庆大学出版社 1999 年版。

马怀德:《行政法律制度建构与判例研究》,中国政法大学出版社 2000 年版。

杨解君:《行政违法论纲》,东南大学出版社 1999 年版。

杨解君:《走向法治的缺失言说——法理、行政法的思考》,法律出版社 2001 年版。

杨解君等:《行政救济法——基本内容及评析》,南京大学出版社 1997 年版。

关保英:《行政法的价值定位》,法律出版社 1997 年版。

关保英:《行政法模式转换研究》,法律出版社、中央文献出版社 2000 年版。

方世荣:《论行政相对人》,中国政法大学出版社 2000 年版。

方世荣:《论具体行政行为》,武汉大学出版社 1996 年版。

袁曙宏、方世荣等:《行政法律关系研究》,中国法制出版社 1999 年版。

叶必丰:《行政法的人文精神》,湖北人民出版社 1999 年版。

刘恒:《行政救济制度研究》,法律出版社 1998 年版。

宋功德:《行政法哲学》,法律出版社 2000 年版。

刘善春:《行政诉讼价值论》,法律出版社 1998 年版。

张尚鹭、张晓林、刘薇:《市场经济与依法行政》,法律出版社 1999 年版。

王学辉、贺善征:《行政程序法研究》,四川人民出版社 1999 年版。

王学辉:《行政程序法精要》,群众出版社 2001 年版。

江必新:《国家赔偿法原理》,中国公安大学出版社 1994 年版。

江必新、李江:《行政复议法释评》,中国公安大学出版社 1999 年版。

张明杰、莫纪宏:《行政法的新理念——市场经济条件下行政立法的走向》,中国人民公安大学出版社 1997 年出版。