

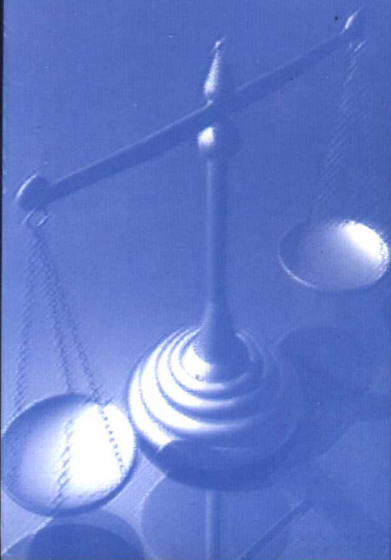
行政法篇

主 编
胡锦涛

总主编 曾宪义

新
版

以案说法



总主编 曾宪义

新版以案说法

行政法篇

主 编
胡锦涛

撰稿人（以姓氏笔画为序）

王 菁 曹 玮 曾 梁 熊 东



中国人民大学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

新版以案说法·行政法篇/胡锦涛主编.

北京:中国人民大学出版社,2006

ISBN 7-300-07556-8

I. 新…

II. 胡…

III. ①案例分析-中国②行政法-案例分析-中国

IV. D920.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2006) 第 098581 号

新版以案说法

总主编 曾宪义

行政法篇

主编 胡锦涛

出版发行 中国人民大学出版社

社 址 北京中关村大街 31 号

邮政编码 100080

电 话 010-62511242 (总编室)

010-62511239 (出版部)

010-82501766 (邮购部)

010-62514148 (门市部)

010-62515195 (发行公司)

010-62515275 (盗版举报)

网 址 <http://www.crup.com.cn>

<http://www.ttrnet.com> (人大教研网)

经 销 新华书店

印 刷 中煤涿州制图印刷厂

规 格 178 mm×215 mm 16 开本 版 次 2006 年 8 月第 1 版

印 张 14.5 插页 1

印 次 2006 年 8 月第 1 次印刷

字 数 240 000

定 价 19.80 元

版权所有 侵权必究

印装差错 负责调换

以案说法
新版



主编简介

胡锦涛，现为中国人民大学法学院教授、硕士生导师和博士生导师、中国人民大学法学院院长助理、宪法行政法教研室主任、中国人民大学《法学家》杂志副主编、中国人民大学宪政与行政法治研究中心主任、中国人民大学法学院培训中心主任、中国人民大学MPA首席教授。日本立命馆大学访问学者。主要从事宪法学和行政法学的研究。主要学术职务：(1)中国法学会宪法学研究会常务理事；(2)北京市法学会常务理事；(3)北京市法学会宪法学研究会副会长；(4)井冈山干部学院兼职教授；(5)郑州大学兼职教授等。主要社会兼职：(1)国家教育部高校学生司及政策法规司法律咨询顾问；(2)国家统计局法律咨询顾问；(3)北京市人大常委会法制工作委员会法律顾问等。曾获得香港霍英东高校教师教学奖一等奖、“全国十大杰出青年法学家”提名奖。主要科研成果：《行政处罚研究》、《中国宪法问题研究》、《中国宪政制度》、《中国宪法》(合著)、《行政处罚听证程序研究》(合著)、《行政法案例分析》(主编)、《违宪审查比较研究》(主编)、《中国十大行政法案例评析》(主编)、《中国宪法研究发展报告》(主编)等。

以案说法 新版

法律为民众生活的规范，亦应为民众能够掌握运用的工具。新版以案说法丛书秉承这一宗旨，力求做到以下几点：

1. 在体例设计上，一改案例丛书罗列案例的做法，而是对有关的案例进行体系化，依照各部门法的结构予以排列，逻辑鲜明，层次清楚。
2. 在内容安排上，各个部分撷取了一些关键的术语进行阐释，做到学理与案例的契合，并附上了法律文书参考文本，便于读者理解运用。
3. 在案例选取上，舍弃了那种仅仅为某一具体问题设计案例的做法，选择了现实中影响较大的、公开的真实案例，使读者可以真实感受现实生活中法律的复杂性。

策划编辑 郭虹
责任编辑 邓碧君 班晓琼
封面设计 李亚莉
版式设计 赵星华 嘉泰利德

总 序

曾宪义

21 世纪是法治的世纪，我们的祖国正在建设社会主义法治国家的道路上高速前进，适应社会主义市场经济建设的法律体系正在不断完善，原有的法规正在不断修订，新的法规正在制定。

但是，国家的民主法制建设不是一蹴而就的事情。法律的进步、法制的完善，是一项综合性的社会工程。现实社会关系的发展，国家政治、经济和社会生活的变化，促进了法律的发展变化；法学教育、法学研究的发展，直接推动了法律进步的进程；而全民法律意识、法学素质的提高，对实现法治国家则是更为关键的、决定性的因素。

新世纪对人才的要求已不仅仅限于掌握外语、计算机等技能，了解并掌握一定的法学知识也是应具有素质之一。在这种情况下，越来越多的学生在竞争激烈的高考中将法学专业作为自己的第一选择，越来越多的社会人士开始关注身边的法律事件，学习用法律武器保护自身的权利。

那么，面对博大精深、义理精微的法学知识，刚入门的法学本科生和没有太多法学基础的社会人士如果想在较短的时间内对法学知识有一个直观、全面的了解，该如何学习呢？学习简单、生动、贴近生活的案例，寓教于乐，是一个行之

有效的好方法。

基于以上认识，中国人民大学出版社约请了中国人民大学法学院、山东大学法学院的几位知名教授以及实践经验非常丰富的专业律师，组织编写了这套“新版以案说法”。这套丛书可作为案例教材使用。“新版以案说法”在继承原有“以案说法”简明、生动、通俗易懂、深入浅出的优良风格的前提下，在编写中力求做到以下几点：

1. 案例的选择更加贴近生活，绝大多数案例来源于真实的判例；法律问题集中、法律关系复杂。

2. 更注重时效性，紧密联系最新的立法动态和司法解释；案例的选择范围主要在近三年以内，注重其现实指导意义。

3. 法律分析深入浅出，通俗易懂。每一章前面均配有一定数量的术语解释，对专门的法学术语进行了解释，既可以增加学生对考试中常出现的名词解释题的积累，也可以帮助没有太多基础的人们阅读下文。对于较为复杂的案例，设计了[不同观点]或[审理结果]这个层次，启发读者的思考；并且设计了一定的相关法律文书范本，可以帮助读者进一步提高法律应用的水平。

4. 法理分析更加深入。针对人们法律意识和法学知识水平较前几年普遍提高的情况，在案例的选择上更注重其典型性，并收录了较有争议的案例，分析上力求做到更加透彻、深入。

最后，真诚地希望这套“新版以案说法”能够“润物细无声”，让广大读者在轻松的阅读中，了解、掌握法学知识，为我们国家的法治建设出一份力。秉承着这份祝福，我再次欣然提笔作此一小序。

2005年3月

修订说明

人类的社会生活经验反复证明，法治优于人治。因此，依法治国、建设法治国家是我们追求幸福的唯一选择。而依法行政是依法治国的主要方面，依法行政是我国社会发展的基本趋势。同时，我国的社会主义法律体系已经初步形成，为依法行政奠定了基础、提供了依据。国务院于 2004 年制定了《全面推进依法行政实施纲要》，确定我国要在 10 年之内建设一个法治政府的伟大目标，即要建立一个有限政府、阳光政府、服务政府、诚信政府、责任政府。

我国在计划经济体制下，行政权处于一种超积极的状态，既不是消极的状态，也不是积极的状态，而是政府无所不能，实际上，是一种全能政府。相应的，行政管理的法制化程度不高。在社会主义市场经济体制下，行政权的范围和运行必然地要与这一经济体制相适应。市场经济在一定意义上是一种法治经济或自由经济或民主经济或平等经济。市场经济需要国家权力的存在并发挥积极的作用，但同时又要求将国家权力界定在有限的范围内，需要宪法和法律对国家权力与社会权力、国家权力与公民个人的权利作出明确的划分。行政权再也不可能全是全能的。因此，在我国，伴随着社会主义市场经济体制的建立和完善，行政管理法制化，也就成为大势所趋。

1979 年 7 月 1 日，全国人大制定了 7 部重要法律，奠定了我国法制发展的基

础。此后,各行政管理领域分别制定了单行法律、法规、规章;在行政组织法方面,以宪法为基础,制定了《中华人民共和国国务院组织法》、《中华人民共和国地方各级人民代表大会和地方各级人民政府组织法》,以及《国家公务员暂行条例》,2005年制定了《中华人民共和国公务员法》等;在行政监督法方面,制定了《中华人民共和国行政监察法》、《中华人民共和国审计法》等。特别需要提到的是以下5部法律,即由全国人大于1989年制定的第一部《中华人民共和国行政诉讼法》,1994年由全国人大常委会制定的《中华人民共和国国家赔偿法》,1996年由全国人大制定的《中华人民共和国行政处罚法》,1999年由全国人大在1990年国务院制定的《行政复议条例》的基础上通过的《中华人民共和国行政复议法》,2004年制定的《中华人民共和国行政许可法》。这5部各个行政管理领域均适用的法律,勾勒了我国行政管理法制化的基本线索。目前,最高国家权力机关又在积极制定规范行政强制行为的法律和规范行政程序方面的法律。

本书第一版出版发行以来,受到广大读者的欢迎,作为作者,感到由衷的高兴。但如前所述,我国行政法律制度在近年来发展非常迅速,特别是在人权保障理念为人们所普遍接受以来,行政法律制度在形成和实施过程中,注入了一些新的理念,即更加注重对行政权力的法律控制和监督,更加注重对相对人权利的保障。同时,近年来,我国行政法学理论飞速发展。为了反映我国行政法律制度和行政法学理论的发展,反映行政法律制度在社会现实生活中实施的状况,我们觉得有必要对第一版进行全面的修订。

在这次修订中,对原有案例进行了全面更新,将原有案例更换了近年来新发生的案例及更具有代表性和典型性的案例。为使读者能够更好地理解行政法律制度,对其中的若干概念和制度作了简要介绍。

胡锦涛

2006年3月

目 录

第一编 总 则

(一)术语解释

【行政法】 / 3

【行政法的基本原则】 / 3

【依法行政原则】 / 3

【行政公正原则】 / 3

【比例原则】 / 3

(二)案例

1. 安陆环保局处罚决定被撤销案 / 4

2. 溆浦县中医院诉溆浦县邮电局不履行法定职责案 / 6

3. 女大学生诉母校案中,该高校校规符合法律保留原则吗? / 8

4. 某县公安局行政处罚是否显失公正? / 11

5. 某市规划局对华达公司作出的行政处罚决定是否违反了比例原则? / 13

6. “禁摩令”是否违反了信赖保护原则? / 14

第二编 行政主体

(一)术语解释

【行政主体】 / 21

【行政机关】 / 21

【法律、法规授权的组织】 / 21

【行政机关委托的组织】 / 21

【国家公务员】 / 21

(二)案例

7. 商检局是行政主体吗? / 22

8. 越权行政行为应予撤销 / 24

9. 谁是具有行政主体资格的中央行政机关? / 27

10. 街道办事处是否具有行政主体资格? / 29

11. 公安派出所能否充当行政主体? / 30

12. 法院能否受理刘某和罗某诉成都某高校的案件? / 33

13. 市农业生产资料公司能告市政府打假办吗? / 35

14. 县工商行政管理局是否需要董某的行为承担行政赔偿责任? / 38

15. 陈某作为股东是否享有以自己的名义向行政机关
申请复议的权利? / 40

第三编 行政行为的效力

(一)术语解释

【抽象行政行为】 / 45

【具体行政行为的成立】 / 45

【具体行政行为的撤销】 / 45

【具体行政行为的无效】 / 45

(二)案例

16. 惠安长城歌舞厅不服福建省惠安县广播电视局强制查扣案 / 46

17. 超市“偷一罚十”的规定是否合法? / 49

18. 程序上轻微违法的行政行为是否合法? / 51

19. 张松等不服福清市渔溪镇人民政府强制拆迁案 / 53

20. 律师行贿被吊销执照的决定合法吗? / 56

21. 马丹不服某市质量技术监督局强制扣押案 / 57

第四编 行政许可

一、一般规定 / 63

(一)术语解释

【行政许可】 / 63

【信赖保护原则】 / 63

(二)案例

22. 这是行政许可吗? / 63

23. 规划局许可相对人建房要征求第三人的意见吗? / 66

24. 行政机关能够改变自己已经作出的行政许可吗? / 68

25. 因行政行为变更而造成的损害需要补偿吗? / 70

26. 行政许可证可以买卖吗? / 73

二、行政许可的设定和实施 / 76

(一)术语解释

【行政许可设定权】 / 76

【行政许可设定主体】 / 76

【相对集中行使行政许可】 / 76

【行政许可的统一办理】 / 77

(二)案例

27. 有了经营许可证为什么还不能开网吧? / 77

28. 红头文件设定的许可可能作为处罚依据吗? / 79

29. 行政许可也要讲效率 / 82

30. 要求开出租车未被批准能要求听证吗? / 84

31. 这样的听证合法吗? / 86

32. 行政许可证能够拍卖吗? / 88

33. 弄虚作假得来的行政许可证有效吗? / 90

三、行政许可的变动 / 93

(一)术语解释

【行政许可的变更】 / 93

【行政许可的撤销】 / 93

【行政许可的注销】 / 93

【行政许可的延续】 / 93

(二)案例

34. 这样的行政许可变更有效吗? / 94

35. 非法许可理应撤销 / 96

36. 卫生局能直接注销医院的执业许可证吗? / 98

37. 非法行医,理应受罚 / 100

38. 没有及时年检的行政许可还有效吗? / 103

第五编 行政征收与行政征用

一、一般规定 / 107

(一) 术语解释

【行政征收】 / 107

【行政征用】 / 107

(二) 案例

39. 环保局的行为是重复征收吗? / 107

40. 为什么只生一胎也算超生? / 110

41. 海关有权自主认定纳税依据吗? / 113

二、行政征收与征用的实施 / 116

(一) 术语解释

【养路费】 / 116

【社会抚养费】 / 116

【排污费】 / 116

(二) 案例

42. 这笔养路费该由甲来承担吗? / 116

43. 交通局有权扣车吗? / 118

44. 公告不明行政机关也要承担责任 / 120

45. 后两次的捐款能全额抵税吗? / 123

46. 36 万元社会抚养费于法有据吗? / 125

三、行政征收与征用的补偿 / 128

(一) 术语解释

【补偿】 / 128

【土地补偿费】 / 128

【地上附着物补偿费】 / 128

【青苗补偿费】 / 128

【安置补助费】 / 129

(二)案例

47. 引产失败医院应该补偿患者社会抚养费吗? / 129

48. 嫁城女有资格获得土地补偿款吗? / 131

49. 突击栽种的桃树能获得补偿吗? / 134

50. 因开垦开发增值的土地补偿费应如何归属? / 136

51. 国土资源局不履行法定义务被判败诉 / 138

第六编 行政强制

(一)术语解释

【行政强制】 / 143

【代执行】 / 143

【执行罚】 / 143

【直接强制】 / 143

(二)案例

52. 杨某不服工商局强制扣留案 / 143

53. 某汽车销售有限公司不服城管大队强制拆除案 / 146

54. 陈某逃避履行兵役义务被强制拘留 / 147

55. 何某不服工商行政管理局强制收兑案 / 149

56. 邹某、陈某不服曲靖市公安局收容审查决定案 / 152

57. 封存汽车的行政强制措施违法案 / 154

58. 经公证亦可赋予强制执行效力 / 159

59. 行政强制措施与刑事侦查行为应严格区分 / 161

- 60. 钟普宁不服盘龙区工商局强制检查案 / 164
- 61. 刘占奎不服某市烟草专卖局强制扣押案 / 166
- 62. 虞某等不服长宁区人民政府强制搬迁紧急避险处理决定案 / 168
- 63. 佛山谷田饲料有限公司诉佛山市工商行政管理局石湾分局
强制封存扣留案 / 170
- 64. 行政执法中住宅检查权的行使 / 173
- 65. 强制起尸火化引出的官司 / 175
- 66. 税务机关为何不能对处罚直接采取强制执行措施? / 177

第七编 行政程序

一、一般规定 / 181

(一) 术语解释

【行政程序】 / 181

(二) 案例

67. 城市管理行政执法局的行为存在哪些程序上的缺陷? / 181

二、行政程序的基本原则 / 184

(一) 术语解释

【行政信息公开】 / 184

【参与原则】 / 184

【陈述权】 / 184

【申辩权】 / 184

(二) 案例

- 68. 行政决定中未写明作出该行为的依据,行政行为是否有效? / 185
- 69. 何种政府信息应当公开? / 187
- 70. 未听取行政相对人的陈述和申辩,行政程序是否有效? / 190

71. 行政机关超出裁决期限作出的行政裁决是否有效? / 192

三、行政程序的基本制度 / 195

(一) 术语解释

【**审裁分离**】 / 195

【**行政行为说明理由**】 / 195

【**普通程序**】 / 195

【**简易程序**】 / 195

(二) 案例

72. 听证程序的实施是否要有法律依据? / 196

73. 作出行政决定是否应当审裁分离? / 199

74. 行政主体在作出具体行政行为时,如何说明理由? / 201

75. 未经立案程序的行政行为是否生效? / 203

76. 行政决定证据不足,该决定是否有效? / 205

77. 行政处罚决定书未送达,行政处罚决定能否生效? / 207

78. 行政强制中未制作询问笔录和现场记录的行为是否有效? / 209

79. 未经行政机关的负责人集体讨论决定而给予较重行政处罚的行为是否有效? / 212

80. 卫生局变更卫生许可证的许可项目采取简易程序是否合法? / 214