

行政法

Administrative Law

翁岳生 编

上册

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

行政法

翁岳生 编

上册

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

再版说明

翁岳生先生主编的《行政法》一书,为介绍我国台湾地区行政法体系最全面和翔实的读本。自 2002 年我社出版简体本以来,广受行政法学界关注。基于台湾地区行政法的新近发展,翁岳生先生主持大幅修订了《行政法》繁体本,并于 2006 年在台湾地区出版。为了广大读者了解、借鉴台湾地区行政法研究的最新成果,我社出版了最新简体本,供大家研究参考。

需要说明的是,鉴于作者的某些提法与我对台工作政策不一致,敬请读者阅读时注意。

中国法制出版社

2009 年 4 月

出版说明

翁岳生先生主编的《行政法》一书,详尽地介绍、分析了我国台湾地区行政法学理论与实践过程中的各种情况和问题,具有较高的学术价值。为了广大读者了解、借鉴我国台湾地区行政法学研究的情况,我社出版了《行政法》一书,供大家研究参考。

需要说明的是,鉴于作者的某些提法与我对台工作政策不一致,敬请读者阅读时注意。

中国法制出版社

2002年7月

大陆再版序

近十年来,台湾行政法学蓬勃发展,学说理论、研究成果相当丰硕,本书第3版于2006年在台湾出版,其内容即包括台湾最新制定或修正施行的一般行政法规(行政程序法、行政处罚法、行政执行法、诉愿法及行政诉讼法)的介绍与相关实务见解的探讨,学术理论与实务兼容并蓄,颇具参考价值。

海峡两岸在人文社会发展上有许多共通之处,在行政法制的建设进程上,可以彼此互相参考学习、携手合作。自1997年起台湾行政法学界与大陆行政法学界进行学术文化交流合作,每年均在海峡两岸的一方轮流举办行政法学研讨会,共同邀请两岸行政法学专家学者研讨当前行政法重大问题与变革,研讨成果丰硕,也对于两岸行政法学的发展作出卓越的贡献。本书的作者也多次参与两岸行政法学研讨会,本书此次能在大陆出版简体字版,深切期待能增进两岸行政法学的研究交流,并促进学说理论与实务上的发展,以共同提升两岸法治水平,增进社会福祉。

本于学术创作自由的理念,本书所持各项法律见解,均尊重执笔者的看法,因此,各章表达的法律观点,并未统一,甚至有可能出现不同观点,此部分则留待读者比较思考。本书阙漏之处在所难免,敬请各界贤达不吝指正。

范岳生

2008年12月27日

于台北名门翠堤邨

大陆版序

本书于1998年3月底初版,距离本人在1993年发起并邀请十四位行政法学者,联合执笔写作以来,有5年之久。内容除了行政法总论以外,并包含行政程序法及行政争讼法。本书出版以后,受到学术界与实务界的好评。

1998年至1999年,是台湾行政法立法的丰收年:诉愿法、行政诉讼法、行政法院组织法、行政执行法陆续修正通过,行政程序法亦已完成立法程序。其中诉愿法、行政诉讼法、行政法院组织法修正条文已自2000年7月1日施行,行政执行法修正条文以及行政程序法则自2001年1月1日起施行。为了回应读者的需求以及行政法制的大幅革新,本书爰于2000年修正再版,并扩大执笔阵容,合计十九位行政法学者专家共同参与写作,更增加了本书的深度与广度。

海峡两岸的行政法学者,自1997年7月在北京举行“海峡两岸行政法学的研讨会”以来,每年举办一次行政法学的研讨会,今年将于台北举办第四次。透过彼此对于相关问题的切磋研讨,深深感到他山之石,可以攻错。

欣见本书得以在大陆地区以简体字发行,希望本书在大陆的出版,能够抛砖引玉,进一步促进两岸行政法学的发展与行政法制的健全。本人仅代表全体执笔者,对于本书可能发生体例不一的缺失,向读者致歉,并愿诚挚的接受各方指正。

花 岳 生
2000.4

凡 例

一、本书以章为单位撰写,部分章节内容涉及重叠议题时容有不同处理方法或不同学术意见,本书并不为学术意见之一致负责。引用时仍请以各该章作者之意见为意见,本书作者并不反对学界就此作不同意见之比较。

二、本书以章为单位,于章末列出与该章最直接密切相关文献用供参考。由于中外文文献过多,经过选取后,仅列出中文文献中最具有代表性者,以方便读者作更广泛地阅读。为了避免重复,章后参考文献并不包括教科书。但具整体参考价值的教科书则列于书末之参考文献,以方便读者参考。

三、本书附注之格式,于统一引注格式发展出来之前,仅求本书内部之统,未来法学界形成统一引注格式时,本书作者乐意于新版时配合修订。

四、本书之引用,请以各章为单位,再注明本书出处。例如,参阅许宗力,“行政处分”,翁岳生编《行政法》,第445页,第448页至第490页(二版,2000年)。

总 目 录

行政法（上）

第 一 章	行政的概念与种类	翁岳生
第 二 章	行政法的发生与发展	黄锦堂
第 三 章	行政法的法源	陈清秀
第 四 章	依法行政与法律的适用	陈清秀
第 五 章	行政法律关系与特别权力关系	法治斌
第 六 章	行政组织法之基本问题	黄锦堂
第 七 章	公务员法	林明锵·蔡茂寅
第 八 章	公物法	李惠宗
第 九 章	公营造物法·公企业法	蔡茂寅
第 十 章	行政命令	叶俊荣
第十一章	行政处分	许宗力
第十二章	行政契约	林明锵
第十三章	行政计划	董保城
第十四章	行政罚	洪家殷

行政法 (下)

第十五章	事实行为	陈春生
第十六章	行政程序法	汤德宗
第十七章	行政执行法	蔡震荣
第十八章	诉愿制度	蔡志方
第十九章	行政诉讼制度	刘宗德·彭凤至
第二十章	国家赔偿法	叶百修
第二十一章	损失补偿	李建良
参考文献		

目 录

(上 册)

第一章 行政的概念与种类 (翁岳生)	(1)
第一节 行政的意义	(1)
一、概 说	(1)
二、向来行政法学对行政的界定	(2)
三、本书见解：行政法总论的学科关怀与 行政概念的界定	(10)
第二节 行政的特征	(13)
一、行政是广泛、多样、复杂且不断形成 社会生活的国家作用——形成性与整 体性	(13)
二、行政是追求利益的国家作用	(14)
三、行政是积极主动的国家作用	(16)
四、行政应受法的支配——合法性与合目 的性之兼顾	(17)
五、行政的运作应注重配合及沟通	(20)
六、行政系作成具体决定的国家作用	(22)
第三节 行政的种类	(23)
一、公权力行政及私经济行政	(23)
二、干预行政、给付行政与计划行政	(30)
三、内部行政与外部行政	(35)

	四、其他分类	(37)
第四节	行政法学的研究方向	(38)
	一、“宪法”理念的落实	(38)
	二、行政法的专业化	(38)
	三、大陆法系与英美法系的兼容与调和	(38)
	四、行政法的本土化	(39)
	五、行政效能的重视与兼顾	(39)
第二章	行政法的发生与发展（黄锦堂）	(40)
第一节	行政法之概念	(40)
	一、概念界定	(40)
	二、常见分类	(40)
第二节	“外国”行政法之发生与发展	(43)
	一、行政法之发展受到思潮与政经 变迁的影响	(43)
	二、德国行政法之发展大要	(44)
	三、德国行政法总论改革之讨论	(63)
第三节	台湾地区行政法之发生与发展	(93)
	一、台湾地区行政法发展大要（略）	(93)
	二、台湾地区政经社文变迁	(93)
	三、公共行政学门的贡献：“治理”理论与 模式的提出	(94)
	四、台湾地区行政法学的发展方向	(106)
第四节	行政法之体系	(107)
	一、行政法之理念	(107)
	二、行政法学与相关学门	(109)
第五节	行政法之公法属性以及公法与私法之区别	(112)

第三章 行政法的法源（陈清秀）	(119)
第一节 概 说	(119)
第二节 成文法源	(120)
一、宪 法	(120)
二、法 律	(121)
三、行政命令	(123)
四、自治法规	(144)
五、国际条约（略）	(146)
第三节 不成文法源	(147)
一、习惯法	(147)
二、解释与判例	(150)
三、一般法律原则与法理	(154)
第四节 法源的位阶	(179)
一、概 说	(179)
二、习惯法的位阶	(180)
三、效力优先原则与适用优先原则	(180)
第四章 依法行政与法律的适用（陈清秀）	(183)
第一节 依法行政原则	(183)
一、意 义	(183)
二、依法行政原则的内容	(185)
三、依法行政的实践	(209)
第二节 行政法的解释适用	(211)
一、概 说	(211)
二、行政法的解释	(212)
三、行政法的漏洞补充	(223)
四、行政法的适用原则	(237)
五、行政法的效力	(246)
第三节 不确定法律概念	(248)

	一、意 义	(248)
	二、不确定法律概念之适用与法院之审查	(249)
	三、判断余地之类型	(252)
	四、“行政法院”的审查界限	(260)
第四节	行政裁量	(261)
	一、行政裁量的概念及其种类	(261)
	二、行政裁量的前提要件	(262)
	三、行政裁量的意义及其机能	(266)
	四、裁量拘束	(269)
	五、裁量处分之瑕疵	(270)
	六、裁量收缩	(274)
	七、无瑕疵裁量请求权	(275)
	八、裁量与行政救济	(275)
	九、不确定法律概念与裁量之区别	(277)
第五章	行政法律关系与特别权力关系（法治斌）	(281)
第一节	概 说	(281)
第二节	公权利	(283)
第三节	公义务	(289)
第四节	行政法律关系之主体	(291)
第五节	行政法律关系之成立、变更与消灭	(293)
第六节	特别权力关系	(298)
第六章	行政组织法之基本问题（黄锦堂）	(306)
第一节	行政组织法之任务与体系	(306)
第二节	行政组织之类型	(308)
	一、常见类型	(308)
	二、源自机关性质与权限之分类	(309)
	三、关于公营造物之概念	(310)

	四、行政助手与公权力行使之委托	(314)
第三节	行政组织法与“宪法”	(316)
	一、“宪法”之直接规定(略)	(316)
	二、民主原则	(316)
	三、权力分立原则	(319)
	四、行政一体性原则	(321)
	五、人权保障、“基本国策”、效率考量： 行政组织并非目的，而须回应政经社 文变迁之治理需要	(325)
	六、“中央与地方”之分权(略)	(325)
第四节	政经变迁与“行政组织法”的发展： “政府”改造所推动的议题	(326)
	一、台湾地区面临政经社文变迁	(326)
	二、“行政组织法”之应有回应	(327)
	三、台湾地区的政府改造之进行	(327)
	四、关于行政法人	(329)
	五、独立机关	(338)
	六、关于“中央”与地方之关系(略)	(341)
	七、私营化	(342)
	八、关于“公法人”	(346)
第五节	行政组织之立法：“中央行政机关组织 基准法”	(349)
	一、双重松绑	(349)
	二、主要的概念与制度	(350)
第六节	行政机关、管辖、行政委托、行政委任	(355)
	一、行政主体与行政机关之意义	(355)
	二、行政机关与内部单位之区别	(357)
	三、管 辖	(358)

四、行政委托、行政委任、公权力行使之委托	(360)
第七节 私法方式之行政组织	(362)
一、广义之行政组织	(362)
二、公设财团法人	(362)
三、公营企业	(365)
第七章 公务员法（林明锵·蔡茂寅）	(374)
前 言 近代公务员制度的建立	(374)
第一节 公务员之概念与分类	(375)
一、公务员之概念	(375)
二、公务员之分类	(378)
第二节 公务员法之主管机关	(382)
第三节 公务员关系之性质、成立与消灭	(384)
一、公务员关系之性质	(384)
二、公务员关系之成立	(387)
三、公务员关系之消灭	(388)
第四节 公务员之义务	(393)
一、服勤义务	(394)
二、忠实义务	(394)
三、公正中立之义务	(394)
四、服从义务	(396)
五、保密义务	(397)
六、保持品位义务	(398)
七、不为一定行为之义务	(398)
第五节 公务员之权利	(401)
一、公法上之财产请求权	(401)
二、休假权	(405)
三、服公职权利	(405)

	四、集体劳动权	(406)
第六节	公务员之责任	(408)
	一、行政责任	(408)
	二、民事责任	(415)
	三、刑事责任	(416)
第七节	公务员保障制度	(417)
	一、保障对象	(418)
	二、保障内容	(418)
第八章	公物法 (李惠宗)	(423)
第一节	公物之意义	(423)
第二节	公物之分类	(425)
第三节	公物之特性	(426)
	一、融通性之限制	(426)
	二、强制执行之限制	(426)
	三、取得时效之限制	(427)
	四、公用征收之限制	(428)
第四节	公物法于行政法上之地位	(429)
	一、属于行政组织法	(429)
	二、属于给付行政法	(429)
	三、属于公共设施法	(430)
第五节	公物之成立与废止	(430)
	一、公物之成立	(430)
	二、公物之公用地役权取得时效	(434)
	三、公物之消灭	(436)
第六节	公物利用之类型	(437)
	一、公物利用之意义	(437)
	二、利用之类型	(440)
第七节	公物利用规则制定权与警察权	(446)

第八节	公物利用之法律性质	(447)
一、私法利用之性质	(447)	
二、特许利用与习惯利用之性质	(447)	
三、一般利用与许可利用之性质	(448)	
第九章	公营造物法·公企业法（蔡茂寅）	(458)
第一节	公营造物的概念与种类	(458)
一、营造物的概念	(458)	
二、营造物的种类	(464)	
第二节	营造物之成立、管理与消灭	(465)
一、营造物的成立	(465)	
二、营造物的管理	(466)	
三、营造物的消灭	(467)	
第三节	营造物利用关系	(468)
一、营造物利用关系的法律性质	(468)	
二、营造物利用关系的成立与终止	(470)	
三、营造物利用关系的法律效果与课题	(471)	
第四节	公企业法	(474)
一、公企业的概念与种类	(474)	
二、公企业的利用关系与雇用关系	(479)	
三、公企业的民营化课题	(481)	
第十章	行政命令（叶俊荣）	(484)
第一节	行政命令的意义、名称与类型	(485)
一、行政命令的意义	(485)	
二、行政命令的名称	(490)	
三、行政命令的类型	(491)	
第二节	行政命令的合法性	(507)
一、行政命令的生效时日	(507)	