

总主编 韩士民

海事行政执法现场业务培训系列教材

海事行政处罚

郭 江 著



大连海事大学出版社

海事行政执法现场业务培训系列教材

海 事 行 政 处 罚

MARITIME ADMINISTRATIVE PENALTY

郭 江 著

大连海事大学出版社

© 郭江 2007

图书在版编目(CIP)数据

海事行政处罚 / 郭江著. —大连: 大连海事大学出版社, 2007. 11

(海事行政执法现场业务培训系列教材)

ISBN 978-7-5632-2110-3

I. 海… II. 郭… III. 海事处理—行政处罚—法规—教材 IV. D922.11

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 172187 号

大连海事大学出版社出版

址: 大连市凌海路 1 号 邮编: 116026 电话: 0411-84728394 传真: 0411-8472795

<http://www.dmupress.com>

E-mail: cbs@dmupress.com

辽宁师范大学印刷厂印装

大连海事大学出版社发行

2007 年 11 月第 1 版

2007 年 11 月第 1 次印刷

幅面尺寸: 140 mm × 203 mm

印张: 11.875

字数: 295 千

印数: 1~2000 册

责任编辑: 陆梅

封面设计: 王艳

责任校对: 苏炳魁

版式设计: 小月

ISBN 978-7-5632-2110-3

定价: 30.00 元

世不患无法，而患无必行之法。

——汉朝桓宽《盐铁论》语

前 言

在依法治国、依法行政的大背景下,中国海事行政管理工作可以说是机遇与挑战并存。多年来,中国海事局致力于海事法律法规研究工作的同时,也致力于依法行政原则的实施,使海事行政执法能力和水平得到了全面提高。但不容忽视的是,我们的执法队伍中还存在着法律意识淡薄、执法过程不严谨的现象,这些不利因素,制约着中国海事努力打造“经济执法队伍处于最前列”的“十一五”工作总体目标的实现。

基于对法律本身的尊重和建设法治海事的责任感和使命感,本人在工作中将行政法的基本理论与海事行政管理部门法律相结合,经过多年潜心钻研,写就拙著。

本书既重视实用性,也具有一定的理论性,可作为一线海事执法人员的案头必备用书。

此外书中还对海事行政处罚中的一些疑难问题进行了专题分析,如船舶明火作业管理,危险品申报管理,船长、大副同时离船违法行为等,作者用法律的观点对上述问题进行了深入分析研究。

在章节的编排上,作者独辟蹊径,力图避免烦杂的章节层次和序号,使章节排列简单,阅读起来十分方便、一目了然。

由于时间仓促及著者法学理论修养的欠缺,不当之处,敬请读者批评指正。

郭 江

2007 年元月

目 录

第一章 初识法律	(1)
第一节 引言	(1)
第二节 法与法律	(1)
1 法的一般概念	(1)
2 法律的广义与狭义	(1)
3 《中华人民共和国立法法》确立的法的范围	(2)
4 其他规范性文件不是法	(2)
5 当代中国法的渊源	(3)
6 实体法与程序法	(3)
第三节 法的效力等级与冲突适用	(4)
7 法律的效力高于法规和规章	(4)
8 新法优于旧法	(4)
9 特殊法优于一般法	(5)
10 授权立法等同自身立法	(5)
11 旧法特别规定与新法一般规定冲突	(5)
12 规章之间冲突的适用规则	(6)
13 举例说明	(7)
第四节 海事依法行政的基本要求和本质	(8)
14 基本要求	(8)
15 本质	(10)
第二章 海事行政处罚概述	(12)
第一节 引言	(12)

2 海事行政处罚

第二节 海事行政处罚的概念与种类	(13)
1 概念	(13)
2 种类	(14)
3 警告的形式与适用	(15)
4 “责令改正”不是行政处罚	(16)
第三节 海事行政处罚的原则	(18)
5 概念	(18)
6 处罚法定原则	(18)
7 过罚相当原则	(19)
8 一事不再罚原则	(19)
9 公开、公正,处罚与教育相结合原则	(19)
第四节 海事行政处罚的设定权	(20)
10 设定权的泛滥	(20)
11 法律的一般规定	(21)
12 部门规章的处罚设定权	(22)
13 其他类规范性文件的处罚设定权	(24)
14 各级海事管理机构不能设定处罚	(25)
第五节 海事行政处罚的管辖权	(25)
15 地域管辖	(25)
16 级别管辖	(27)
17 海事处管辖权	(27)
第六节 其他几个有关的概念	(28)
18 行政机关与行政机构	(28)
19 行政处罚与行政处分	(28)
20 行政主体与行政相对人	(29)
21 行政执法	(29)
22 行政指导	(29)

第三章 海事行政处罚依据	(31)
第一节 引言	(31)
第二节 国内海事法律法规	(32)
1 海事法律法规框架图	(32)
2 海事法律	(33)
3 海事行政法规	(33)
4 一部特殊的海事行政法规	(34)
5 《防污条例》的地位与适用	(35)
6 海事地方性法规	(36)
7 海事行政规章	(36)
第三节 海事其他类规范性文件	(37)
8 概念	(37)
9 可以作为违法依据	(38)
10 可以对行政处罚做出“具体规定”	(38)
11 举例说明	(40)
第四节 国际海事公约	(41)
12 国际公约的概念与性质	(41)
13 国际法与国内法的关系	(42)
14 国际公约的效力	(43)
15 海事行政处罚中公约的适用	(44)
第四章 海事行政处罚证据	(46)
第一节 引言	(46)
第二节 海事行政处罚证据概述	(46)
1 概念	(46)
2 证据的“三性”	(47)
3 行政处罚证据的证明对象	(48)
4 无需证明的事实	(48)
5 主要证据	(49)

4 海事行政处罚

6 海事行政处罚证据的分类	(49)
第三节 “违章报告”	(50)
7 名称的误区	(50)
8 船员没有提交“违章报告”的义务	(51)
9 不能孤证处罚	(52)
第四节 询问笔录	(53)
10 属于当事人的陈述	(53)
11 如何制作规范的询问笔录	(53)
第五节 现场笔录	(55)
12 概念	(55)
13 制作现场笔录应遵循的程序	(55)
14 现场笔录制作的策略方法	(55)
第六节 书证	(56)
15 书证的构成要件	(56)
16 书证的最佳证据规则	(56)
17 制作书证的要求	(57)
18 如何制作书证	(58)
第七节 其他行政处罚证据	(59)
19 物证	(59)
20 视听资料	(59)
21 证人证言	(60)
22 鉴定结论	(61)
第八节 海事机构的调查取证	(61)
23 基本程序	(61)
24 证据保全	(62)
25 应注意的问题	(63)
第五章 海事行政处罚文书	(64)
第一节 引言	(64)

第二节 海事违法行为调查报告	(64)
1 案由	(64)
2 调查事实	(65)
3 证据清单	(66)
4 拟处理意见	(66)
5 法定从轻、减轻、免除、从重情节	(66)
6 其他注意事项	(68)
7 案例评析	(68)
第三节 海事违法行为通知书	(70)
8 违法当事人	(70)
9 陈述权与申辩权	(71)
10 听证权	(72)
11 行政处罚栏的填写	(73)
12 案例评析	(74)
第四节 海事行政处罚决定书	(76)
13 违法依据与处罚依据	(76)
14 条、款、项、目的填写	(77)
15 诉讼时效	(79)
16 案例评析	(81)
第五节 送达回证	(83)
17 概念	(83)
18 一个错误的做法	(83)
19 受送达人的选择	(84)
20 案例评析	(85)
第六章 海事行政处罚文书制作举例	(88)
第一节 引言	(88)
第二节 防污文书记录问题	(89)
1 防污文书	(89)

6 海事行政处罚

2 处罚依据的探讨	(89)
3 调查报告的制作	(91)
第三节 船员无证在船(有人无证)	(93)
4 船员无证在船	(93)
5 定额内船员无证	(94)
6 定额外船员无证且超员	(98)
第四节 违反船舶报告制	(102)
7 案例	(102)
8 分析	(102)
9 海事行政处罚决定书的制作	(103)
第七章 海事行政处罚执行程序	(107)
第一节 引言	(107)
第二节 自动履行程序	(107)
1 法律规定	(107)
2 向银行缴纳罚款	(108)
3 当场收缴罚款	(109)
第三节 强制执行程序	(110)
4 强制执行	(110)
5 执行罚(迟延履行)	(110)
6 公告作废	(110)
7 申请人民法院执行	(110)
第四节 其他后续措施	(111)
8 责令改正或限期纠正	(111)
9 船员服务簿记载	(111)
10 违法记分	(111)
第八章 处罚法定原则在海事行政处罚中的应用	(114)
第一节 引言	(114)
第二节 处罚法定原则的理解	(114)

1 “法无明文规定不为罚”	(114)
2 处罚运行机制的保障	(115)
3 处罚法定原则的一般要求	(116)
第三节 海事行政处罚法定原则的内容	(116)
4 海事行政处罚的职权法定	(116)
5 海事行政处罚的依据必须法定	(117)
6 海事行政处罚的程序必须法定	(118)
第四节 违反处罚法定原则的法律后果	(119)
7 《行政处罚法》第三条第二款	(119)
8 对《行政处罚法》第三条第二款规定的一点 看法	(120)
第五节 案例评析	(121)
第九章 一事不再罚原则在海事行政处罚中的应用	(124)
第一节 引言	(124)
第二节 一事不再罚原则的理解	(125)
1 概念	(125)
2 同一违法行为分析	(125)
3 同一违法行为侵犯行政管理秩序的几种情况	(127)
4 一事不再罚款原则	(129)
第三节 案例分析	(129)
5 案例一:不同执法机关的处罚	(129)
6 案例二:同一执法机关的重复处罚	(131)
第十章 船舶明火作业违法行为	(133)
第一节 引言	(133)
第二节 相关法律规定	(133)
1 法律法规及规章	(133)
2 中国海事局规范性文件	(136)

8 海事行政处罚

第三节 《中华人民共和国消防法》生效前的管理	(136)
3 《中华人民共和国消防条例》	(136)
4 《中华人民共和国消防条例实施细则》	(136)
5 交通部行政规章	(137)
6 明火作业审批程序	(138)
第四节 《消防法》生效后的管理	(138)
7 《消防法》生效后规章的效力	(138)
8 《行政许可法》关于审批权的规定	(140)
9 船舶明火作业报备管理模式	(141)
10 报备管理与规章规定的审批管理不矛盾	(142)
第五节 船舶消防管理的专业性	(142)
11 船舶消防管理的专业性	(142)
12 海事机构管理的合理性	(143)
第六节 船舶消防管理的地方立法	(143)
13 没有授权:天津	(144)
14 有授权:江苏	(144)
15 授权与否不明确:大连	(144)
16 一点思考	(145)
第七节 船舶违章明火作业行政处罚	(145)
17 违法依据	(145)
18 处罚依据	(146)
19 案例评析	(146)
第十一章 危险货物申报违法行为	(149)
第一节 引言	(149)
第二节 相关规定	(149)
1 法律、法规及规章	(149)
2 中国海事局规范性文件	(152)
3 各地海事管理机构的规范性文件	(153)

第三节	10 号令生效前、后的管理	(154)
4	10 号令生效前的管理依据	(154)
5	10 号令生效前的管理方式	(155)
6	10 号令生效后《申报规定》应当废止	(155)
7	10 号令对申报管理的规定	(156)
8	10 号令所引起的困惑	(156)
第四节	法理分析	(157)
9	中国海事局海船舶[2004]94 号文	(157)
10	10 号令与 IMDG 及 94 号文的关系	(158)
11	10 号令与《海洋环境保护法》、《对外国籍船舶管理 规则》不一致	(159)
12	10 号令的规定不利于危险货物的监管	(159)
第五节	危险品申报管理的建议	(160)
13	两个建议	(160)
第六节	未按规定申报的处罚	(161)
14	问题的提出	(161)
15	托运人、货主不是申报义务主体	(161)
16	违法行为的确认	(161)
第十二章	管理级船员同时离船违法行为	(162)
第一节	引言	(162)
第二节	《配员规则》的具体规定	(162)
1	《配员规则》(1998)第七条与《配员规则》(2004) 第二十一条	(162)
2	两部《配员规则》的差异	(163)
第三节	国际法依据	(164)
3	SOLAS 公约中的配员规定	(164)
4	STCW 公约中的配员规定	(164)
5	《配员规则》与 STCW 公约、《值班规则》的	

联系	(166)
6 立法目的	(166)
第四节 《配员规则》第二十一条与《值班规则》	
的比较	(167)
7 《配员规则》第二十一条第一款与《值班规则》	
九十八条规定完全一致	(167)
8 《配员规则》第二十一条第二款在《值班规则》	
中的定位	(168)
第五节 处罚依据探讨	(169)
9 问题的提出	(169)
10 违法依据与处罚依据	(169)
11 违法行为认定为违反《值班规则》不太恰当	
.....	(170)
12 案例评析	(170)
第十三章 油船现场监督违法行为	(174)
第一节 引言	(174)
第二节 违法行为分析	(174)
1 应视为违法的行为	(174)
2 应予以处罚的行为	(176)
3 不应当认定为违法的行为	(176)
第三节 常见的几种行为分析	(178)
4 应急拖缆	(178)
5 主机备丰、禁用船吊	(180)
6 船/岸跨接电缆	(181)
7 救生浮索的作用	(182)
第十四章 查验、签证与安全检查	(183)
第一节 引言	(183)
第二节 查验与签证	(183)

1 综述	(183)
2 应视为违法的行为	(184)
3 不予批准办理进/出口岸的情形	(186)
第三节 船舶安全检查	(187)
4 概念	(187)
5 应视为违法的行为	(188)
6 应当予以处罚的行为	(188)
7 船舶未申请安检复查的处罚	(188)
8 不视为违法的行为	(189)
9 《小型船舶安全检查规定》	(190)
第十五章 海事违法处罚的表现及预防	(191)
第一节 引言	(191)
第二节 行政主体违法行为的种类	(192)
1 行政行为的合法要件	(192)
2 行政主体违法行为的种类	(192)
第三节 海事违法处罚的表现与预防	(192)
3 行政超越职权	(193)
4 行政裁量严重不当	(194)
5 违反法定程序	(196)
6 事实问题瑕疵	(197)
7 行政违法错误	(199)
第十六章 船舶污染行政处罚责任	(201)
第一节 引言	(201)
第二节 行政违法责任概述	(202)
1 行政违法责任及其构成要件的概念	(202)
2 构成要件研究的价值与意义	(203)
3 三种不同的学说	(205)
第三节 主观构成要件之理论分析	(206)

12 海事行政处罚

4 概念及分歧	(206)
5 主观要件存在之理由	(207)
6 例外情况	(209)
7 不具备主观过错的情形	(209)
第四节 船舶污染行政处罚责任	(210)
8 本书的观点	(210)
9 船舶碰撞污染行政处罚责任	(210)
10 船舶无主观过错污染行政处罚责任	(213)
11 船舶污染行政处罚的证据	(214)
第五节 行政责任的免责	(215)
12 《海洋环境保护法》第九十二条	(215)
13 免责的两个条件	(216)
14 免责的三种情形	(217)
15 行政责任免责的意义	(217)
第十七章 国际海事公约“不优惠条款”法理分析	(219)
第一节 引言	(219)
第二节 强行法理论	(220)
1 概念	(220)
2 特征	(220)
3 国际海事公约满足国际强行法特征	(221)
第三节 条约对第三国的效力原则	(222)
4 两点例外	(222)
5 客观制度	(222)
6 公约对第三国生效	(222)
7 国际习惯法	(223)
8 国际海事公约是国际习惯法	(223)
9 结论	(225)