

马克思主义理论研究
和建设工程重点教材

行政法与 行政诉讼法学 (第二版)

《行政法与行政诉讼法学》编写组

高等教育出版社

非外借

马克思主义理论研究
和建设工程重点教材

行政法与 行政诉讼法学 (第二版)

《行政法与行政诉讼法学》编写组

主 编 应松年

副主编 姜明安 马怀德

主要成员

(以姓氏笔画为序)

叶必丰 刘 恒 杨 平

杨解君 肖金明 胡建淼

莫于川 董 皞 薛刚凌

图书在版编目(CIP)数据

行政法与行政诉讼法学 / 《行政法与行政诉讼法学》
编写组编. -- 2 版. -- 北京:高等教育出版社,
2018.8

马克思主义理论研究和建设工程重点教材
ISBN 978-7-04-050118-6

I. ①行… II. ①行… III. ①行政法学-中国-高等
学校-教材②行政诉讼法-法学-中国-高等学校-教材
IV. ①D922.101②D925.301

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2018)第 157347 号

责任编辑 帅映清

封面设计 王 鹏

版式设计 范晓红

责任校对 高 歌

责任印制 尤 静

出版发行 高等教育出版社
社 址 北京市西城区德外大街4号
邮政编码 100120
印 刷 涿州市星河印刷有限公司
开 本 787mm × 1092mm 1/16
印 张 29
字 数 540千字
购书热线 010-58581118
咨询电话 400-810-0598

网 址 <http://www.hep.edu.cn>
<http://www.hep.com.cn>
网上订购 <http://www.hepmall.com.cn>
<http://www.hepmall.com>
<http://www.hepmall.cn>
版 次 2017年2月第1版
2018年8月第2版
印 次 2018年9月第2次印刷
定 价 57.20元

本书如有缺页、倒页、脱页等质量问题,请到所购图书销售部门联系调换

版权所有 侵权必究

物料号 50118-00

目 录

绪 论	1
一、行政法与行政诉讼法学的研究对象	1
二、学习和研究行政法与行政诉讼法学的理论指针和基本方法	2
三、学习和研究行政法与行政诉讼法学的意义	3
四、本书的体系和结构	5
第一章 行政法概述	6
第一节 行政法与行政法学	6
一、行政的概念与特征	6
二、行政法的概念、特征与作用	8
三、行政法的历史发展	13
四、行政法学	15
第二节 行政法的渊源	18
一、行政法渊源的概念与特征	18
二、我国行政法的渊源	18
第三节 行政法律关系	21
一、行政关系与行政法律关系	21
二、行政法律关系的分类	22
三、行政法律关系的主体	23
四、行政法律关系的内容、客体、特征与变动	24
第二章 行政法的基本原则	27
第一节 概述	27
一、行政法基本原则的概念与意义	27
二、行政法基本原则体系	28
第二节 依法行政原则	28
一、职权法定	29
二、法律优先	30
三、法律保留	30
第三节 行政合理性原则	31

一、比例原则	31
二、平等对待	32
第四节 程序正当原则	33
一、行政公开	33
二、程序公正	35
三、公众参与	35
第五节 诚信原则	36
一、诚实守信	36
二、信赖保护	37
第六节 高效便民原则	38
一、高效原则	38
二、便民原则	39
第七节 监督与救济原则	39
一、监督原则	40
二、救济原则	40
第三章 行政组织法	42
第一节 概述	42
一、公共行政组织与行政机关	42
二、行政组织法的界定	44
三、行政组织法的分类	46
四、行政组织法的地位与功能	46
五、行政组织法的历史沿革	47
第二节 行政组织法律制度	49
一、行政职能设置	49
二、政府间的关系	51
三、社会行政组织制度	53
四、行政编制制度	55
第三节 行政主体	58
一、行政主体的界定	58
二、行政主体的类型	59
三、行政主体资格的认定	60
四、行政授权与行政委托	60

第四章 公务员法	63
第一节 概述	63
一、公务员	63
二、公务员法	64
三、公务员制度的历史发展	65
四、品位分类与职位分类	67
第二节 公务员的义务与权利	68
一、公务员的义务	69
二、公务员的权利	70
第三节 公务员的进入与退出机制	71
一、公务员的录用	71
二、公务员的职务任免	73
三、公务员的退出机制	74
第四节 公务员的激励机制	76
一、公务员的物质保障	76
二、公务员的考核	77
三、公务员的奖励	78
四、公务员的责任	78
五、公务员的职务升降	81
第五章 行政行为概述	82
第一节 行政行为的概念与分类	82
一、行政行为的概念	82
二、行政行为的分类	85
第二节 行政行为的合法要件	90
一、行政行为主体合法	90
二、行政行为权限合法	91
三、行政行为内容合法	92
四、行政行为程序合法	93
第三节 行政行为的效力	94
一、行政行为效力的内容	94
二、行政行为的生效	97
三、行政行为的失效	99

第六章 行政立法	104
第一节 行政立法概述	104
一、行政立法的概念.....	104
二、行政立法的分类.....	106
第二节 行政立法的程序	107
一、编制立法工作计划.....	108
二、起草.....	109
三、征求和听取意见.....	109
四、审查.....	111
五、决定与公布.....	111
第三节 行政立法的效力	112
一、行政立法的效力范围.....	112
二、行政立法的生效与失效.....	114
三、对行政立法的监督.....	116
第四节 行政规范性文件	118
一、行政规范性文件的含义.....	118
二、行政规范性文件的种类.....	119
三、行政规范性文件的法律效力.....	120
第七章 授益行政行为	122
第一节 行政给付	122
一、行政给付与福利行政.....	122
二、行政给付的概念与特征.....	123
三、行政给付的形式与制度.....	124
第二节 行政许可	126
一、行政许可及立法.....	126
二、行政许可事项及其设定.....	127
三、行政许可的实施机关.....	131
四、行政许可的一般程序.....	133
五、行政许可的特别程序.....	137
六、行政许可的其他规定.....	141
第八章 负担行政行为	145
第一节 行政处罚	145

一、行政处罚及立法·····	145
二、行政处罚的种类与设定·····	147
三、行政处罚的实施机关·····	148
四、行政处罚的管辖与适用·····	150
五、行政处罚的程序·····	151
第二节 行政征收与征用·····	154
一、行政征收·····	154
二、行政征用·····	158
三、行政征收与征用的基本原则·····	160
第三节 行政强制·····	161
一、行政强制措施·····	161
二、行政强制执行·····	167
三、行政强制措施与行政强制执行·····	173
第九章 行政机关的其他行为·····	177
第一节 行政规划·····	177
一、行政规划的概念与特征·····	177
二、行政规划的功能·····	178
三、行政规划的主要类型与适用范围·····	179
四、行政规划的确定与实施·····	180
第二节 行政指导·····	182
一、行政指导的概念与特征·····	182
二、行政指导的功能与构成·····	183
三、行政指导的依据与分类·····	185
四、行政指导的程序·····	187
第三节 行政协议·····	189
一、行政协议的概念与特征·····	189
二、行政协议的功能与分类·····	190
三、行政协议的权利与义务·····	190
四、行政协议的订立与实施·····	192
第四节 行政确认·····	194
一、行政确认的概念与特征·····	194
二、行政确认的分类·····	195
三、行政确认的原则·····	196

四、行政确认制度·····	196
第五节 行政调查·····	198
一、行政调查的概念与特征·····	198
二、行政调查的分类·····	199
三、行政调查的原则·····	200
四、行政调查程序·····	201
第六节 行政检查·····	201
一、行政检查的概念与特征·····	201
二、行政检查的分类·····	202
三、行政检查的原则·····	203
四、行政检查程序·····	204
第十章 行政司法·····	206
第一节 行政司法概述·····	206
一、行政司法的概念与特征·····	206
二、国外行政司法的历史发展·····	208
三、发展和完善中国特色社会主义行政司法制度的意义·····	212
第二节 行政司法的主要形式·····	213
一、行政裁决·····	213
二、行政仲裁·····	214
三、行政调解·····	216
第三节 专门行政裁判制度·····	217
一、专门行政裁判机构·····	217
二、专门行政裁判的受案范围·····	218
三、专门行政裁判的程序·····	218
第十一章 行政应急·····	220
第一节 行政应急概述·····	220
一、行政应急的概念与特征·····	220
二、行政应急法制的特点与功能·····	221
三、行政应急行为的构成要素·····	223
四、行政应急性原则·····	223
五、行政应急行为的设定与分类·····	225
六、行政应急行为法治化的国际经验·····	226

第二节 行政应急的实施	228
一、实施行政应急行为的条件	228
二、实施行政应急行为的主体	229
三、实施行政应急行为的方式	229
四、实施行政应急行为的程序	229
五、实施行政应急行为的依据	230
第三节 我国行政应急法制的完善	231
一、行政应急行为监督与救济的现状	231
二、我国行政应急法制的完善路径	232
第十二章 行政程序	235
第一节 行政程序概述	235
一、行政程序的概念与特征	235
二、行政程序的类型	237
三、行政程序的功能	239
四、行政程序的原则	241
五、行政程序法典化	243
第二节 行政程序制度	246
一、职权分离制度	246
二、行政回避制度	246
三、行政公开制度	247
四、禁止单方接触制度	248
五、行政听证制度	248
六、证据排除制度	249
七、说明理由制度	250
八、案卷排他制度	251
九、行政时效制度	251
第三节 政府信息公开	252
一、政府信息公开的概念	252
二、政府信息公开的类型	253
三、政府信息公开的原则	254
四、政府信息公开制度	255

第十三章 监督行政	258
第一节 监督行政概述	258
一、监督行政的概念.....	258
二、监督行政的特征.....	259
第二节 监督行政的类型	260
一、政治监督.....	260
二、社会监督.....	261
三、国家机关监督.....	262
第三节 行政机关的一般监督	264
一、一般监督行政.....	264
二、行政执法监督.....	266
第四节 行政机关专门监督	268
一、审计监督的原则.....	269
二、审计机关的职责.....	269
三、审计机关的职权.....	270
四、审计监督程序.....	270
第十四章 行政复议	272
第一节 行政复议概述	272
一、行政复议的性质与特征.....	272
二、行政复议的组织与功能.....	273
三、行政复议的原则.....	275
四、行政复议的参加人.....	276
第二节 行政复议的范围	279
一、可申请复议的范围.....	279
二、请求审查行政规范性文件.....	280
三、不能申请复议的范围.....	281
第三节 行政复议的申请与受理	283
一、行政复议的申请.....	283
二、行政复议的受理.....	287
第四节 行政复议的审理与决定	289
一、行政复议的审理.....	289
二、行政复议决定.....	292

第十五章 国家赔偿与补偿	297
第一节 国家赔偿概述	297
一、国家赔偿与国家赔偿法.....	297
二、国家赔偿法的历史发展.....	297
三、国家赔偿责任.....	299
第二节 行政赔偿	301
一、行政赔偿的内涵.....	301
二、行政赔偿的范围.....	303
三、行政赔偿的程序.....	305
第三节 司法赔偿	306
一、司法赔偿的内涵.....	306
二、司法赔偿的范围.....	307
三、司法赔偿的程序.....	308
第四节 国家赔偿的方式、标准与费用	309
一、国家赔偿的方式.....	309
二、国家赔偿的标准.....	310
三、国家赔偿的费用.....	311
第五节 国家补偿	311
一、国家补偿的内涵.....	311
二、国家补偿的分类与标准.....	313
第十六章 行政诉讼	315
第一节 行政诉讼的基本问题	315
一、行政诉讼的概念与特征.....	315
二、行政诉讼与其他诉讼的关系.....	316
三、行政诉讼的历史发展.....	319
四、行政诉讼的目的与功能.....	324
第二节 行政诉讼的原则	326
一、人民法院对行政行为实行合法性审查的原则.....	327
二、司法有限变更的原则.....	328
三、司法最终裁决的原则.....	329
第十七章 行政诉讼受案范围与管辖	330
第一节 行政诉讼受案范围	330

一、行政诉讼受案范围的概念·····	330
二、确定行政诉讼受案范围的依据与标准·····	330
三、行政诉讼受案范围的设定方式·····	331
四、行政诉讼受案范围的内容·····	333
第二节 行政诉讼管辖·····	344
一、行政诉讼管辖概述·····	345
二、级别管辖·····	346
三、地域管辖·····	348
四、移送管辖·····	349
五、指定管辖·····	350
六、管辖转移·····	350
七、管辖异议·····	351
第十八章 行政诉讼参加人·····	352
第一节 行政诉讼参加人概述·····	352
一、行政诉讼参加人的概念·····	352
二、行政诉讼当事人·····	352
三、行政诉讼代表人·····	353
四、共同诉讼人·····	354
第二节 行政诉讼原告·····	355
一、行政诉讼原告概述·····	355
二、行政诉讼原告的确认·····	357
三、行政诉讼原告资格的转移·····	359
第三节 行政公益诉讼起诉人·····	360
一、行政公益诉讼制度的建立背景·····	360
二、行政公益诉讼起诉人的概念与特征·····	361
三、行政公益诉讼起诉人与一般行政诉讼原告的区别·····	362
第四节 行政诉讼被告·····	363
一、行政诉讼被告概述·····	363
二、行政诉讼被告的确认·····	364
三、行政诉讼被告资格的转移·····	367
第五节 行政诉讼第三人·····	367
一、行政诉讼第三人的概念·····	367
二、行政诉讼第三人的确认·····	368

三、第三人参加诉讼的程序·····	370
第十九章 行政诉讼证据 ·····	371
第一节 行政诉讼证据概述·····	371
一、行政诉讼证据的概念与特征·····	371
二、行政诉讼证据形式的分类及其特征·····	373
三、行政诉讼证明标准与非法证据排除·····	376
第二节 行政诉讼举证责任·····	378
一、行政诉讼举证责任的概念与分类·····	378
二、举证与证明责任·····	379
三、举证时限·····	385
四、法院收集证据的权力与义务·····	388
第二十章 行政诉讼程序 ·····	391
第一节 起诉与受理·····	391
一、起诉·····	391
二、受理·····	394
三、撤诉·····	396
第二节 行政诉讼一审程序·····	398
一、普通程序·····	398
二、简易程序·····	401
第三节 行政诉讼二审程序·····	401
一、行政诉讼二审程序概述·····	401
二、上诉的提起与受理·····	402
三、上诉案件的审理和裁判·····	403
第四节 行政诉讼审判监督程序·····	405
一、审判监督程序的提起·····	405
二、审判监督案件的审理程序·····	408
第二十一章 行政诉讼法律适用 ·····	410
第一节 行政诉讼法律适用概述·····	410
一、行政诉讼法律适用的概念与特征·····	410
二、行政诉讼法律适用的依据·····	411
第二节 行政诉讼中的规范适用、规范审查与规范冲突·····	412

一、规范适用·····	412
二、规范审查·····	417
三、规范冲突与处理·····	421
第二十二章 行政诉讼裁判与执行·····	425
第一节 行政诉讼的判决、裁定与决定·····	425
一、行政诉讼判决·····	425
二、行政诉讼裁定·····	429
三、行政诉讼决定·····	429
第二节 行政诉讼的执行·····	430
一、行政诉讼中的执行·····	430
二、非诉行政案件的执行·····	433
第二十三章 涉外行政诉讼·····	437
第一节 涉外行政诉讼概述·····	437
一、涉外行政诉讼的概念·····	437
二、涉外行政诉讼的特征·····	437
第二节 涉外行政诉讼的原则·····	438
一、平等原则·····	438
二、对等原则·····	439
第三节 涉外行政诉讼的类型·····	439
一、国际贸易行政案件·····	439
二、反倾销、反补贴行政案件·····	441
阅读文献·····	445
人名译名对照表·····	447
后 记·····	448
第二版后记·····	449

绪 论

一、行政法与行政诉讼法学的研究对象

行政法与行政诉讼法学是法学的分支学科。作为社会科学的一个门类，法学以法律现象为研究对象。法律发展到一定阶段，出现了因调整对象不同而形成的不同的法学学科。行政法与行政诉讼法学是以行政法现象为研究对象的分支学科，它与民法、刑法等其他法学分支学科之间是平行的部门法关系。同时，行政法又以行政为研究对象，因而行政法学与同以行政为研究对象的行政学是两门关系极为密切的学科。在法学领域内，行政法与行政诉讼法学同宪法学之间的关系最为紧密：行政法是实践中的宪法，宪法学为行政法与行政诉讼法学提供理论和法律依据，行政法与行政诉讼法学为宪法学提供实证基础。行政法与行政诉讼法二者密不可分，行政法的基本理论涵盖了行政诉讼，行政诉讼法是行政法的重要组成部分，但行政诉讼法也具有相当的独立性，是行政法理论的重要来源。由于两者不可分割，故本学科称为“行政法与行政诉讼法学”。这与民法和民事诉讼法、刑法和刑事诉讼法的学科分立是不同的。

行政法与行政诉讼法学的研究对象非常丰富，内容涵盖三个方面：

（一）行政法与行政诉讼法的基础理论

行政法与行政诉讼法学作为法学的一个分支学科，适用法学的基本原理、原则，但是作为部门法学，行政法与行政诉讼法学也有独立的、不同于其他部门法学的理论和学说。行政法与行政诉讼法学既要研究具有共性的法学理论，又要研究本身的特殊性，探索与阐明其基础理论。

（二）行政法与行政诉讼法的历史发展

作为一种社会现象，行政法与行政诉讼法产生和发展的经济、政治、文化等条件，是认识行政法与行政诉讼法发展所需要的社会环境的基础。与其他法学学科相比，行政法与行政诉讼法学的发展与变化受社会环境变化的影响更强烈、更显著。

（三）行政法与行政诉讼法的主要内容

行政权是行政法的核心。围绕行政权，行政法与行政诉讼法主要包括三项内容：行政组织法律制度，规范行政权的配置，即关于行政主体的理论；行政行为法律制度，规范行政权的运行，即关于行政行为的理论；行政监督法律制度，规范对行政权的监督和救济，即关于行政监督和行政救济的理论。

行政法确立和维护不同性质的行政法律关系，包括：行政法律关系的主体、客体；行政法律关系的内容，各方的权利、义务及其法律地位；行政法律关系的

产生、变更和消灭等。

二、学习和研究行政法与行政诉讼法学的理论指针和基本方法

行政法与行政诉讼法学是研究对象广泛、内容极为庞杂的法律分支学科，因此，运用科学的理论指针和研究方法非常重要。这个理论指针和研究方法就是马克思主义的观点和方法。

行政法与行政诉讼法作为上层建筑，与经济基础的关系，尤其是政府与社会的关系、政府与市场的关系，是研究的基础，必须以辩证唯物主义和历史唯物主义的观点、方法加以分析，才能得出科学的结论。

马克思主义的国家观对研究行政法与行政诉讼法具有指导意义。马克思主义强调国家的本质是阶级性，国家具有阶级性和公共性的特征。公共性与阶级性是目的性与手段性的辩证统一关系。恩格斯在《反杜林论》中强调，“政治统治到处都是以执行某种社会职能为基础，而且政治统治只有在它执行了它的这种社会职能时才能持续下去”^①。这些思想有助于我们辩证地、客观地、全面地、历史地理解政府与市场的关系、政府与社会的关系。随着国家阶级性的缩小、公共性的扩大，需要及时转变政府职能，创新管理方式，破解发展难题。作为社会主义国家，不仅要创造更高的劳动生产率，而且要实现更高水平的政府公共性和社会福利。马克思主义的权力观认为：权力是社会关系的一种表现。在一定社会关系中，它表现为一方支配另一方的力量。马克思指出：“彻底清除了国家等级制，以随时可以罢免的勤务员来代替骑在人民头上作威作福的老爷们，以真正的责任制来代替虚伪的责任制，因为这些公务员总是在公众监督之下进行工作的。”^② 在政治权力对社会独立起来并且从公仆变为主人后，就要求有良好的权力运行和制约机制。而限制和约束政府权力、建设法治政府则是历史的必然要求。

习近平总书记说：“党的领导是中国特色社会主义最本质的特征，是社会主义法治最根本的保证。”^③ “全面推进依法治国总目标是建设中国特色社会主义法治体系。”^④ “法治国家，法治政府，法治社会三者各有侧重、相辅相成。要以建设法治政府为目标，建立行政机关内部重大决策合法性审查机制，积极推行政府法律顾问制度，推进机构、职能、权限、程序、责任法定化，推进各级政府事权规范性、法律化，要全面推进政务公开，强化对行政权力的制约和监督，建立权责统一、权威高效的依法行政体制。要严格执法资质、完善执法程序，建立健全行政裁量

① 《马克思恩格斯文集》第9卷，人民出版社2009年版，第187页。

② 《马克思恩格斯文集》第3卷，人民出版社2009年版，第196页。

③ 《习近平关于全面依法治国论述摘编》，中央文献出版社2015年版，第33页。

④ 《习近平关于全面依法治国论述摘编》，中央文献出版社2015年版，第33页。