

月旦法律叢書

行政法 I

塩野 宏 / 著

劉宗德・賴恆盈 / 譯

月旦出版社股份有限公司 出版

行政法 I

作者／塩野 宏

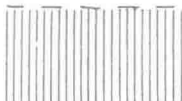
譯者／劉宗德・賴恆盈

月旦出版社股份有限公司



月旦法律系列

月旦法律叢書由國內最具聲望的法學名家，以其堅實的專業學識，就各類法律作系統性的理論說明，是法學研習者吸取名家精闢見解不可或缺的參考書。



(請沿線對摺，免貼郵票寄回本公司)

廣 告 回 函

北區郵政管理局登記證

北台字 5452 號

免 貼 郵 票



月旦出版社股份有限公司

地址：台北市羅斯福路三段171號9樓

電話：(02) 3690258

傳真：(02) 3696008



序言（初版）

本書，係由筆者之「行政法第一部講義案上・下」（有斐閣、一九八九年），集結為一冊而成。於合併為一冊之際，除加上有關行政法之法源一章外，同時並進行全面之訂正，且加上若干文獻、判例等新的資訊。

本書並未改變其做為大學授課用教材之基本性格，因此，利用本書獨自學習之讀者，並請適當參照本書各處所引用之判決乃至其解說，如能進一步加深理解，則為筆者之幸。

於本書公開發行之際，受有斐閣雜誌編輯部之副島嘉博先生之大力支援，於此，再次致上謝忱。

一九九一年一月

塩野 宏

序言（第二版）

此次，行政程序法（平成五年法律第八十八號）於第一二八屆國會制定通過，並於平成五年十一月十二日公布。該法律之施行日，係自公布之日起算，於不超過一年之範圍內，以政令所定之日。該政令及該法之施行令雖尚未制定，然鑑於該法律於行政法之研究及教育上之重要性，故本書乃進行改版。

因此，第二版修訂作業之重點，即在於將成文法典之行政程序法有關之敘述，納入本書之中，同時適當加入初版發行後有關新的學說與判例等之資訊，並對自己之學說加以補強。

修訂時之編輯作業，承蒙有斐閣西尾小姐之鼎力相助，且關於校對亦諸多勞煩加藤和男先生，並藉此一機會一併致上謝忱。

一九九四年一月

塩野 宏

凡例

一、體裁說明

(1) 本書整體上體裁，除例如(ア)、(イ)、(ウ)等日文項目別，改為(甲)、(乙)、(丙)等中文用法外，均儘量維持原書之用例。

(2) 為方便讀者查閱、對照，原書頁數均以黑體阿拉伯數字標明於每頁之下緣，而內文所指頁數係指原書頁數，事項索引及判例索引所指頁數，則指本書頁數。

二、用語示例

(1) 原書例如行政行為、撤回等概念，雖相當於我國之行政處分、廢止等概念，惟為保持原意不變，故仍維持原書之用語。

(2) 惟①例如「免許」，概念上包括特許、許可或發給執照等涵意者，則分別具體情形，譯為特許、許可或發照；或②例如「確約」等不易翻譯成中文者，此種原為德國法上之「Zusage」或「Zusicherung」之概念，國內學者雖將之譯為「擔保」，惟概念上難以用「擔保」予以掌握者，仍然援

用「確約」之用語。

- (3) 關於法令名稱，例如「行政手續法」，原則上依國內之慣用語，譯為「行政程序法」。

三、文獻判例

- (1) 關於文獻之引用，如為一般概說書，則依卷末主要參考文獻之略語表示；其他文獻，原則上均引註全名、出處、年月日及頁數。

- (2) 本書引用判例，主要包括判例百選、判例集、判決或決定三部分：

① 判例百選部分：「行政法判例」係指廣岡隆・室井力・塩野宏編『新版行政法判例』（有斐閣、一九八七年），「行政判例百選Ⅰ・Ⅱ」係指塩野宏・小早川光郎編『行政判例百選Ⅰ・Ⅱ（第三版）』（別冊ジュリスト一二二・一二三號）（有斐閣、一九九三年）。

- ② 判例集部分：其引用略語之全名如下：

民（刑）集 最高裁判所民（刑）事判例集

高民（刑）集 高等裁判所民（刑）事判例集

下民（刑）集 下級裁判所民（刑）事判例集

行政事件裁判例集

判 時 判例時報

判 例 タイムズ

勞 働 判 例

訟 月 報

③ 判決或決定部分

最判（決） 最高裁判所判決（決定）

最大判（決） 最高裁判所大法庭判決（決定）

最小判（決） 最高裁判所小法庭判決（決定）

高判（決） 高等裁判所判決（決定）

地判（決） 地方裁判所判決（決定）

行 判 行政裁判所判決

四、年代

明治元年Ⅱ一八六八年

大正元年Ⅱ一九一二年

昭和元年Ⅱ一九二六年

平成元年Ⅱ一九八九年

目次

序言（初版）／塩野 宏

序言（第二版）／塩野 宏

凡例

第一編 行政法之基礎..... 1

第一章 行政與法之一般關係..... 3

第一節 行政之概念與分類 3

第二節 行政法之成立——古典模式 14

第二章 日本行政法之基本構造..... 25

第一節 問題所在 25

第二節 公法、私法二元論及其實益 26

第三節	行政法學之理想狀態	42
-----	-----------	----

第三章	行政法之法源	47
-----	--------	----

第一節	成文法源	47
-----	------	----

第二節	不成文法源	53
-----	-------	----

第三節	行政法之效力	55
-----	--------	----

第四章	日本行政法之基本原理	59
-----	------------	----

序說	59
----	----

第一節	依法行政原理	60
-----	--------	----

第二節	行政統制體系之充實	70
-----	-----------	----

第三節	一般法律原理	71
-----	--------	----

第二編	行政過程論	75
-----	-------	----

序論	行政過程論之概要	77
----	----------	----

第一部	行政之行爲形式論	83
-----	----------	----

第一章	行政立法——法規命令與行政規則	85
-----	-----------------	----

序說	85
----	----

第一節 法規命令 86

第二節 行政規則 91

第二章 行政行為 99

第一節 行政行為之意義 99

第二節 行政行為與法之拘束 102

第三節 行政行為之種類 103

第四節 行政行為與裁量 110

第五節 行政行為之效力 124

第六節 行政行為之瑕疵 138

第七節 行政行為與法律關係 145

第八節 行政行為之附款 157

第三章 行政上契約 165

第一節 問題所在 165

第二節 行政上契約之問題點 167

第四章 行政指導 177

第一節 意義 177

第二節 行政指導與法之拘束 181

第三節 行政指導與救濟制度 184

第五章 行政計畫 189

第一節 意義 189

第二節 計畫與法之拘束 191

第三節 計畫與救濟制度 192

第二部 行政上一般制度 197

第一章 行政上義務履行確保制度 199

第一節 行政上義務履行確保制度之類型 199

第二節 行政上強制執行——一般論 202

第三節 行政代執行 206

第四節 直接強制 210

第五節 執行罰 212

第六節 行政上強制徵收 213

第七節 其他義務履行確保制度 214

第八節 行政罰 220

第二章 即時執行	225
----------------	-----

第一節 意義	225
--------	-----

第二節 即時執行之問題點	227
--------------	-----

第三章 行政調查	229
----------------	-----

第一節 意義	229
--------	-----

第二節 行政調查之問題點	230
--------------	-----

第四章 行政程序	237
----------------	-----

第一節 行政程序之意義與功能	237
----------------	-----

第二節 適正程序之基本內容	240
---------------	-----

第三節 行政程序法之法源	243
--------------	-----

第四節 程序法	253
---------	-----

第五節 處分程序	261
----------	-----

第六節 命令與計畫之擬定程序	281
----------------	-----

第七節 諮詢程序	284
----------	-----

第八節 程序之瑕疵與處分之效力	286
-----------------	-----

第九節 行政過程與公開	289
-------------	-----

第十節 行政風格 294

第三部 行政過程中之私人 297

第一章 行政過程中私人之地位 299

第一節 問題所在 299

第二節 私人地位之各種形態 300

第二章 行政過程中私人之行為 305

第一節 私人之法律行為與適用法規 305

第二節 意思表示之瑕疵 307

第三節 私人之行為與行政過程 308

日本行政法學之現狀分析——譯者代序 313

主要參考文獻 382

判例索引 vii

事項索引 i

行政法Ⅱ 目次

第三編 行政救濟論

序 論 行政救濟法之觀念

第一部 行政爭訟論

序 章 行政爭訟之觀念

第一章 行政過程中之行政爭訟

第一節 行政上聲明不服——概觀

第二節 行政不服審查法

第三節 行政審判

第四節 其他行政過程中之行政爭訟

第五節 苦情處理與行政監察使

第二章 行政事件訴訟

第一節 沿革

第二節 行政事件訴訟法之特色

第三節 撤銷訴訟——基本構造

第四節 訴訟要件

第五節 撤銷訴訟之審理

第六節 訴訟之終了

第七節 撤銷訴訟中之暫時救濟——停止執行制度

第八節 無效確認訴訟、爭點訴訟及當事人訴訟——無效之行政行為

與救濟方法

第九節 不作爲之違法確認訴訟

第十節 法定外抗告訴訟

第十一節 當事人訴訟

第十二節 民眾訴訟與機關訴訟

第十三節 裁判權之界限

第二部 國家補償法

序論 國家補償之觀念

第一章 國家賠償制度

第一節 意義

第二節 國家賠償法之定位與概要

第三節 有關公權力行使之賠償責任——國家賠償法第一條

第四節 有關營造物設置管理之賠償責任——國家賠償法第二條

第五節 賠償責任人

第六節 民法之適用

第二章 損失補償

第一節 意義

第二節 損失補償之要否

第三節 補償之內容

第四節 國家補償之谷間