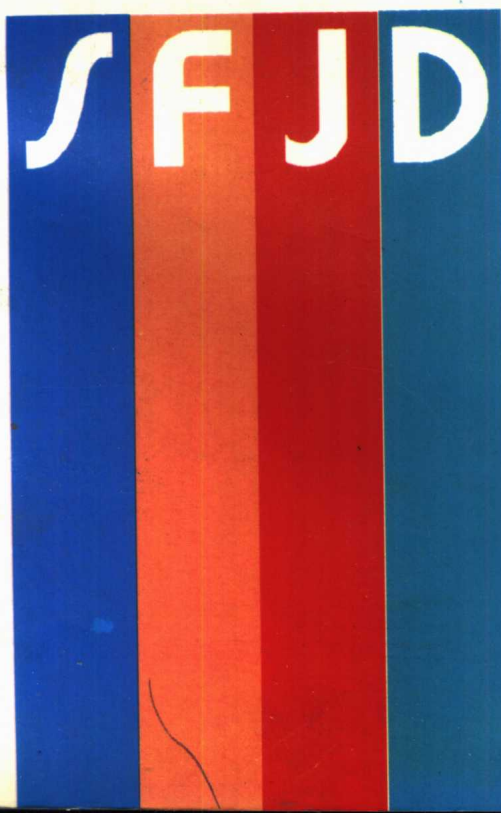


朱维究 著

行政行为的司法监督



山西教育出版社

行政行为的司法监督

朱维究 著

社 长 任兆文
总 编 辑 左执中
责任编辑 梁 平 孙 轶
封面设计 马正华
版式设计 荷 屏

行政行为的司法监督

朱维究

*

山西教育出版社出版发行 (太原并州北路69号)
新华书店经销 太原千峰科技印刷厂印刷

*

开本:850×1168 1/32 印张:12.375 字数:300千字
1997年1月第1版 1997年1月山西第1次印刷
印数:1—3000册

*

ISBN 7-5440-1049-x
G·1050 定价:12.80元

· 序 ·

《行政行为的司法监督》即将付梓之际，确有许多话想借作序之机倾吐。回首初次写作，那是三十五年前为父亲代笔撰写政协的《文史资料》。也正是这散发油墨味道的书香，吸引一个不足十八岁的女学子，从此走上笔耕的征途。我爱写，首先是写日记。如果不是那“浩劫”的十年，我应该写了四十年日记了吧。由衷感谢十一届三中全会，特别是1981年又回到自己的母校，开始了高等学府的教学和科研工作；命运还替我选择了行政法专业，面前是一片待开垦的处女地，简直是如鱼得水！我只能更加勤奋地苦学，涉足法学全新的领域，不断充实、逐步积淀，因为没有足够的底蕴，则没有资格在法律科学的土地上笔耕。

起初在师长带领下学写教材、编写讲授大纲和参考资料，后来大着胆子写“豆腐块”；慢慢文章发表越来越多起来，系统讲课的经验积累到一定程度，于是与人合写专著了；再后来带研究生一起搞科研，便做起主编了。为了提高撰写和编辑的综合能力，需要多实践，国内调研、出国考察必定亲自写报告；师长与

首长交办的课题不图名、不惜力。十五年的学习、十年的积累、五年的思索、三年多的撰写，终于可以出一本自己的专著了！在此我要感谢所有曾经培养教育过我、支持帮助过我的人，因为我的成果中有他们的心血和汗水！

书稿的最后形成，要感谢山西教育出版社资助学术性著作出版的举措，特别是孙轶编辑亲自到北京组稿，才使我下决心将四年来分别撰写的三部分稿子编排成现在的一本书。为了解决1996年我国新开设的法律学硕士专业行政法课程用书之需，夜以继日，终于在6月中旬赶完。书稿之一是为张思卿检察长的“八五”社科基金课题《当代中国执法制度研究》的第四分课题撰写的内容，因我交稿年余，全书年内仍无望出版，只好自己先出书了。书稿之二是为统编教材撰写《行政行为司法监督》的草稿，按本科生行政法学教材来要求，很不像样子：一则过长；二则内容观点过于独立。确切点说，它颇像并未全面展开的《行政行为司法审查监督》的专著；不加任何修改成为本书的第三编，然而删节许多、斧正多处，留在教材中仍不甚“合体”。书稿之三是《行政处罚法》公布前后将立法过程中研究思考的问题，特别是行政处罚程序与法律责任的理论与立法实践系统整理的成果。看似三部分并不连贯，但从我国行政执法的基本理论入手；从分析行政执法的问题着眼；从对行政行为的司法审查监督找出路；最后是对行政执法问题最大的行政处罚行为全面进行法律规制。这不仅反映了我国行政法制建设发展的实际轨迹，也符合从基础理论阐述、分析存在问题，到寻求普遍规律、找出法律规则

的思维逻辑。

书将面世，恳请同仁指正。虽然内心难免忐忑，然而聊以自慰有三：一则它是自己十数年耕耘，用热汗浇灌出的果实；二则书中的观点不是人云亦云，也不敢草率结论，必是认真思索得出，且不轻易动摇；三则只要认为“合法合理”，广泛吸纳各家之长，修正、补充自己，包括认真向学生们学习。书稿的第一部分在资料准备与整理的过程中得到高家伟博士和杨伟东硕士的大力协助，一并谢之。

朱维究 于北京覆春轩

1996年6月18日

目 录

第一篇 当代中国行政执法

第一章 行政执法概述

第一节 行政执法	(3)
一、行政执法的概念	(3)
二、行政执法的特征	(5)
三、行政执法的要素	(6)
四、行政执法的种类与形式	(8)
第二节 行政执法的地位和作用	(13)
一、行政执法在社会主义法制建设中的地位	(14)
二、行政执法在社会主义市场经济发展中的作用 ...	(17)
三、行政执法研究与执法观念的转变	(19)
第三节 行政执法的原则	(20)

一、行政执法的原则与特征	(20)
二、权限法定职权专属原则	(21)
三、合法亦合理原则	(22)
四、公正与公开原则	(23)
五、行政效率与社会效益统一原则	(24)

第二章 行政执法主体及职能

第一节 行政执法主体及职能概述	(26)
一、行政执法主体与职能的关系	(26)
二、我国行政执法主体的现状	(27)
第二节 行政执法主体资格	(29)
一、行政执法机关和行政执法主体	(30)
二、行政执法主体资格	(38)
第三节 行政执法职能	(50)
一、行政执法职能概述	(50)
二、行政执法职能的历史沿革	(53)
三、行政执法主体职能结构分析	(57)
第四节 改革与行政执法主体及职能	(61)
一、机构改革和行政执法主体	(61)
二、市场经济与行政执法主体职能	(65)

第三章 行政执法诸问题

第一节 行政执法行为	(71)
-------------------------	--------

一、行政执法行为的涵义	(71)
二、当前存在严重问题的行政执法行为及其法律控制	(73)
三、当前薄弱的行政执法行为	(86)
第二节 行政执法依据	(92)
一、行政执法依据的种类	(92)
二、制定行政法律规范和行政规范性文件的一般要求	(95)
三、行政执法依据的效力冲突与排除规则	(96)
第三节 行政执法程序	(98)
一、行政执法程序的必备要素	(99)
二、行政执法程序的种类	(100)
三、行政执法程序之一：调查决定程序	(101)
四、行政执法程序之二：听证程序	(104)
五、行政执法程序之三：当场处理程序	(106)
六、行政执法程序之四：特别执法程序	(107)

第四章 行政执法之完善

第一节 行政处理行为法制化	(108)
一、行政处理行为	(108)
二、内部行政行为的完善	(109)
三、依法实施外部行政处理行为	(113)
第二节 行政执法行为与行政程序立法	(115)

一、行政执法行为的构成要件	(116)
二、行政执法行为程序控制的必要与可能	(117)
三、行政执法行为的主要程序立法	(119)
四、监督行政机关遵守法定程序的制约制度	(120)

第五章 行政执法监督

第一节 行政执法监督概述	(122)
一、两类行政执法监督	(122)
二、行政执法监督的特点	(123)

第二节 行政执法监督主体	(124)
一、政治民主监督主体	(125)
二、国家监督主体	(126)
三、社会监督主体	(129)

第三节 行政执法监督手段	(130)
一、政治监督的方式	(130)
二、国家监督的方式	(131)
三、社会监督的方式	(132)

第四节 行政执法监督程序	(133)
一、行政执法监督程序概述	(133)
二、行政执法的内部行政监督程序	(134)
三、行政执法的行政复议监督程序	(136)
四、行政执法的行政诉讼监督程序	(136)

第二编 我国行政处罚行为的法律规制

第六章 我国的《行政处罚法》

- 一、《行政处罚法》在我国行政法制体系中的地位… (141)
- 二、《行政处罚法》制定实施的意义…………… (143)
- 三、《行政处罚法》的立法宗旨…………… (145)
- 四、《行政处罚法》的基本原则…………… (149)
- 五、总则中规定的行政违法行为人的法律责任 …… (153)

第七章 行政处罚的种类和设定

- 一、行政处罚与行政处罰的种类…………… (155)
- 二、立法权、行政处罚设定权与行政处罚规定权 … (160)
- 三、关于行政处罚设定权的争议…………… (162)
- 四、法律的行政处罚设定权…………… (165)
- 五、行政法规的行政处罚设定权…………… (165)
- 六、地方性法规的行政处罚设定权…………… (169)
- 七、部门规章与地方规章的行政处罚设定权…………… (169)
- 八、处罚设定权中的“与上一级法相抵触”…………… (171)

第八章 行政处罚的实施机关

- 一、行政处罚的实施权…………… (175)
- 二、行政机关的行政处罚决定权…………… (178)

三、法律、法规授权组织的行政处罚决定权	(180)
四、行政委托的行政处罚决定权	(181)
五、行政处罚权的转移与集中	(183)

第九章 行政处罚的管辖和适用

一、行政处罚的管辖	(185)
二、与适用相关的几个问题	(190)
三、追究行政违法行为的时效	(195)

第十章 行政处罚的决定

第一节 行政程序与行政程序法

(197)

一、程序与行政程序	(197)
二、行政程序法	(199)
三、《行政处罚法》与行政程序法典化	(203)
四、行政程序法的基本原则	(208)

第二节 行政程序法的基本制度

(212)

一、行政程序基本制度概述	(212)
二、行政程序法的听证制度	(213)
三、行政程序法的告知与辩论制度	(215)
四、行政程序法的代理制度与回避制度、时效制度	(216)
五、设定行政处罚程序制度	(218)

第三节 《行政处罚法》规定的行政处罚决定程序

(221)

一、法律规定行政处罚程序的意义	(222)
-----------------------	---------

二、《行政处罚法》对行政处罚决定程序的原则规定	(223)
三、设定听证程序的争论与选择	(224)
四、法律规定行政处罚决定程序的主要内容和基本程序制度	(226)
五、行政处罚决定的简易程序	(228)
六、行政处罚决定的一般程序	(231)
七、行政处罚决定的特殊程序	(241)

第十一章 行政处罚的执行

第一节 行政强制执行与行政处罚的执行 (245)

一、行政处罚的执行	(245)
二、行政强制执行制度	(246)
三、行政强制执行的原则	(250)
四、经常采用的行政强制措施	(252)
五、制定行政强制执行法的思考	(255)

第二节 《行政处罚法》规定的行政处罚执行 (259)

一、法律对行政处罚执行的原则规定	(259)
二、法律规定的收受罚款分离制度	(261)
三、当场收缴罚款的条件与程序	(265)

第三节 逾期不履行处罚决定可采取的措施与行政监督

	(266)
一、逾期不履行处罚决定可采取的措施	(266)
二、行政处罚决定中的分期履行	(269)
三、对行政处罚的行政监督	(269)

第十二章 法律责任及其他

第一节 行政法律责任概述	(271)
一、法律责任	(271)
二、行政法律责任	(272)
三、行政违法行为、行政法律责任与责任承担方式	(274)
第二节 行政法律责任的历史沿革与范围	(275)
一、我国古代的行政责任制度	(275)
二、世界各国近代行政法律责任制度	(276)
三、我国行政法律责任制度的范围	(277)
第三节 行政主体的行政法律责任	(279)
一、行政主体行政法律责任的内容与形式	(279)
二、行政主体行政法律责任的确认	(282)
三、研究行政主体行政法律责任的意义	(285)
第四节 《行政处罚法》规定的法律责任	(286)
一、《行政处罚法》对法律责任的原则规定.....	(286)
二、《行政处罚法》规定法律责任的特点.....	(288)
三、追究法律责任的违法处罚行为	(290)
第五节 《行政处罚法》的附则	(292)

第三编 行政行为的司法审查监督

第十三章 我国行政行为的司法监督概述

- 第一节 我国行政行为的司法监督** (297)
- 一、关于行政行为司法监督的概念 (297)
- 二、我国行政行为司法监督的特征 (299)
- 三、司法监督与司法审查 (302)

- 第二节 行政行为司法监督的宪法依据和理论基础** (302)
- 一、行政行为司法监督的宪法依据 (303)
- 二、行政行为司法监督的理论基础 (304)

- 第三节 我国行政行为司法监督的对象** (305)
- 一、司法监督对象概述 (305)
- 二、人民法院对具体行政行为的司法审查监督 (307)
- 三、人民法院对制定规范的行政行为的司法监督 ... (310)
- 四、人民法院对内部行政行为的司法监督 (312)
- 五、人民法院对行政程序的监督 (313)

第十四章 行政行为司法审查监督的范围

- 第一节 司法审查监督范围概述** (315)
- 一、行政行为司法审查监督范围的涵义 (315)
- 二、我国行政行为司法审查监督范围的特征 (316)

三、确定司法审查监督范围的原则 (317)

第二节 我国目前司法审查监督的范围 (319)

- 一、《行政诉讼法》直接列举的行政案件受案范围
..... (319)
- 二、法律、法规规定可以请求司法审查的其他行政案件范围 (320)
- 三、司法审查监督的排除 (322)

**第十五章 对可诉行政行为的
司法审查监督(一)**

第一节 对行政处罚行为的司法审查 (323)

- 一、行政处罚行为及其司法审查概述 (323)
- 二、对行政处罚行为的审查 (325)

第二节 对行政强制措施的司法审查 (329)

- 一、受司法审查的行政强制措施概述 (329)
- 二、对行政强制措施的司法审查 (331)

第三节 对侵犯经营自主权行为的司法审查 (333)

- 一、受司法审查的侵犯经营自主权行为概述 (334)
- 二、对侵犯经营自主权行政行为的司法审查 (336)

**第十六章 对可诉行政行为的
司法审查监督(二)**

第一节 对行政许可行为的司法审查 (338)

- 一、受司法审查的行政许可 (338)
- 二、行政许可行为的司法审查 (339)

第二节 对行政不作为的司法审查 (343)

一、受司法审查的行政不作为行为 (343)

二、行政不作为司法审查的内容 (344)

第三节 对行政确认、行政裁决的司法审查 (347)

一、司法审查的行政确认 (347)

二、对行政确认的司法审查 (348)

三、受司法审查的行政裁决 (351)

四、对行政裁决的司法审查 (352)

**第十七章 对可诉行政行为的
司法审查监督(三)****第一节 对行政合同的司法审查** (358)

一、行政合同概述 (358)

二、行政合同的司法审查 (360)

第二节 对行政侵权赔偿责任的司法审查 (363)

一、行政侵权责任司法审查概述 (363)

二、行政侵权赔偿责任司法审查的内容 (364)

第十八章 行政行为司法审查的标准**第一节 证据是否确凿充分** (368)

一、行政诉讼的证据 (368)

二、证据的审查 (369)

第二节 适用法律法规是否正确 (370)