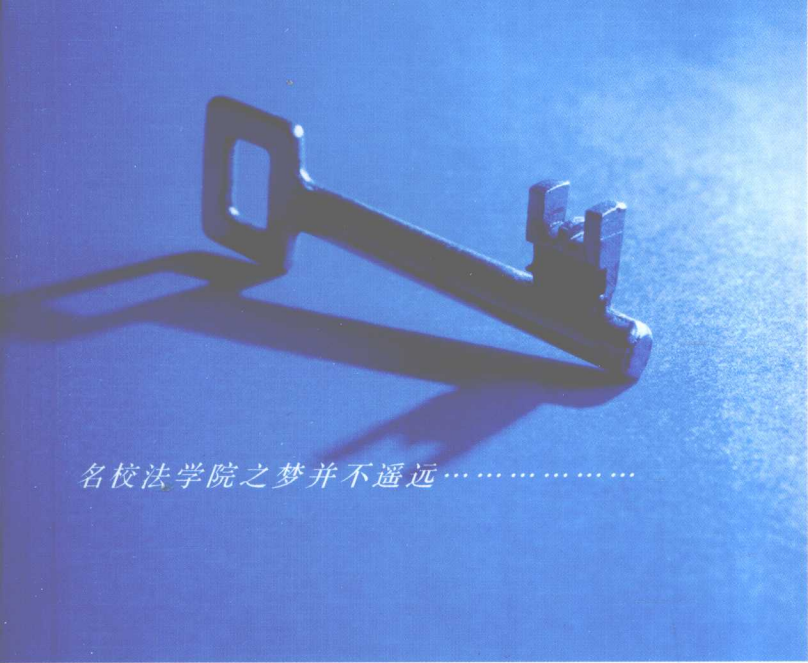


名校名师法学讲义

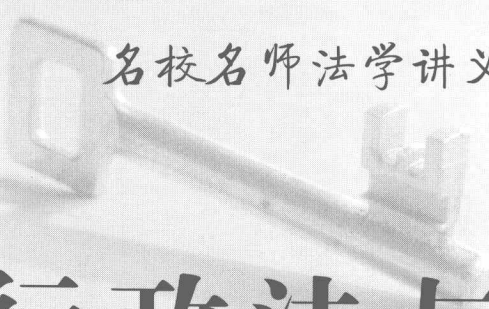


名校法学院之梦并不遥远……………

行政法与 行政诉讼法

胡建淼 主编

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE



名校名师法学讲义

行政法与 行政诉讼法

主 编 胡建森

副主编 罗文燕 吴建依 邵亚萍

撰稿人（按姓氏笔画排列）

方 洁	吕尚敏	吴建依	苏新建
邵亚萍	陈 红	陈骏业	张艺耀
张旭勇	张效羽	罗文燕	胡建森
赵元成	袁 勇	徐风烈	黎 枫

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

行政法与行政诉讼法/胡建森主编. —北京: 中国法制出版社, 2010. 2

(名校名师法学讲义丛书)

ISBN 978 - 7 - 5093 - 1735 - 8

I. ①行… II. ①胡… III. ①行政法 - 中国 - 高等学校 - 教材②行政诉讼法 - 中国 - 高等学校 - 教材
IV. ①D922.1②.D925.3

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2010) 第 020596 号

策划编辑 张岩

责任编辑 周琼妮

封面设计 蒋怡

名校名师法学讲义丛书

行政法与行政诉讼法

XINGZHENGFA YU XINGZHENGXUSONGFA

主编/胡建森

经销/新华书店

印刷/涿州市新华印刷有限公司

开本/880 × 1230 毫米 32

版次/2010 年 2 月第 1 版

印张/ 23.375 字数/ 623 千

2010 年 2 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 1735 - 8

定价: 49.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66031119

网址: <http://www.zgfzs.com>

编辑部电话: 66067023

市场营销部电话: 66033393

邮购部电话: 66033288

编辑说明

任何一位教材的参编者，大概都知道这样一条基础的原则：在教材中应当尽量采用学界的通说，教授给学生最基础的知识。然而，任何一名学习法学的学生却又都知道：现今的中国法学，在诸多问题上众说纷纭，难求一致。与此同时，不论是法学专家还是法律学人，都不得不面对这样一个问题：立法之迅速更迭，法学研究之日新月异。由此而来的结果是多数教材编辑的呆板、滞后以及课堂讲授与既有教材的脱节。如果仅遵循既有的教材，更多先进的学术研究成果难以及时进入学生的视野；一些名校名师多年的课堂讲授经验难于通过一个有效的平台传播给更多有着强烈求知欲的法学学生。这不能不说是一种遗憾。

丛书之推出即意在提供这样一个平台：让更多的优秀教师通过本套丛书传播自己的研究成果与教学心得；让更多的学生领略名校名师的教学风采，得名校名师之真传。

名校名师法学讲义丛书汇聚北京大学法学院、清华大学法学院、中国人民大学法学院、中国政法大学等名校之活跃于教学第一线之名师。其内容不局限于一般教材泛泛讲解，而是由浅入深，联系实际，将案例、法规融合进去，便于学习者领会。其写作既汇聚了各知名学者对学科研究之深刻理解，更凝结了他们多年讲台耕耘经验之结晶。

本书不仅仅适合渴望通过考研走进名校法学院的外校学生了解备考学校的教学信息，从而掌握备考的第一手资料；更适合有志于法学研习的广大外校学生，通过书的阅读，实现与名校名师的课堂零距离交流，在此基础上扩展学习视野，从而实现自己的名校法学院聆听名师讲授之梦。

2009年12月

主编简介

胡建森 男，1957年11月生于浙江省慈溪市，1989年7月毕业于中国政法大学研究生院行政法专业。现为浙江工商大学校长、浙江大学法学教授、博士生导师。又系国家教育部法学专业教育指导委员会副主任委员，中国法学会常务理事，中国法学会行政法学研究会副会长，中国法学会比较法研究会副会长，中国法学会法学教育研究会副会长，国际东亚行政法研究会理事，并担任司法部（中国）法制日报社法学专家顾问。从1993年10月起享受国务院“人民政府特殊津贴”，1995年被中国法学会评为全国十大“杰出青年法学家”（首届），1997年入选为国家“百千万人才工程”第一、二层次培养人员。自1987年来，共出版《行政法学》（独著，法律出版社1998年版）、《行政法学原理》（与张焕光合著，劳动人事出版社1989年版）、《比较行政法——20国行政法评述》（独著，法律出版社1998年版）等著作72部，发表《有关中国行政法理的行政授权问题》（载《中国法学》1994年第2期）、《“其他行政处罚”若干问题研究》（载《法学研究》2005年第1期）等论文80余篇。自1990年以来，曾到美国斯坦福大学（Stanford University, SU）、英国爱丁堡大学（Edinburgh University of UK）、澳大利亚西澳大学（The University of Western Australia）、德国基尔大学（Kiel University of Germany）、法国马赛大学（Université de Provence - Aix - Marseille）、日本关西大学、韩国亚洲大学、中国香港城市大学、中国台湾政治大学和澳门大学等作过访问学者或学术交流。作为行政法学博士生导师，他已培养研究生（含硕士、博士、博士后）近百人。此外，他还兼任浙江泽大律师事务所名誉主任和中国国际经济贸易仲裁委员会仲裁员，以律师和仲裁员身份承办了大量知名案件。

前 言

本书系中国法制出版社“名校名师法学讲义”系列之成果，也是一本在百家争鸣的教科书市场中极具特色的新作。本书具有以下特点：

第一，本书高度重视法条的梳理与总结。我国是成文法国家，法律法规的学习对于法科学生的重要性是不言而喻的。行政法作为一个法典化程度很低的部门法，在法规研习方面学生所面临的困难很大。加之我国行政法立法方面的滞后，行政法相关法律、法规呈现一种支离破碎的局面，这就使得行政法成为最难学的一个部门法之一。本书为此专门设立了“关联法规”部分，将每个专题所涉及的法律、法规甚至重要的司法解释、批复的来源详细列出，这就为行政法的学习找到了一把钥匙。这种梳理与总结，对于行政法学初学者和欲参加司法考试的读者特别有益。

第二，本书高度重视案例在行政法学学习中的作用。法规研习与案例分析，是法科学生学习法学的两大基本方法。行政法在全球范围内都呈现“判例法”的特点，经典案例在行政法中地位十分重要。本书每个专题之后都附有案例评析，就是为了使读者能够从案例中认识、理解和掌握行政法的基本原理与制度，使得书本学习与法律实践有机结合。

第三，本书高度重视对问题的把握。我国传统的教科书编写模式的一大缺憾就是缺少问题意识。法科学生的研习，往往是一个发现问题和解决问题的过程。离开了对学生可能产生疑惑的切身处地的把握，就不可能很好地将知识传授给学生，就只能是填鸭式的教育。本书在每个专题的导读中，均以问题为中心，将一个专题的问题用平实的语言表述出来，从而激起学生的学习兴趣，做到在解惑中授业。

总的而言，这本书是一本实务倾向明显的大学本科教材，主要是为了弥补我国普通大学教材“重理论、轻实务”的缺陷而编写的法律应用型教材。本书不仅系统地阐述行政法基础理论和基础知识，还着力分析行政法的疑难案例和重点法条。本书既符合教育部本科法学教学大纲的编写要求，也涵盖司法考试行政法复习大纲的基本考点，是一本理论与

实践兼备、课堂教学与复习应考均可的新型教材，力争使行政法初学者对此书产生如获至宝的感觉。当然，对本书质量的最终裁判权，属于读者。

胡建森

2010 年 1 月 5 日

目 录

前言	1
法规简称表	1
专题一 行政法概述	6
【专题导读】	6
一、行政法的概念与特征	6
二、行政法的渊源与分类	13
三、行政法律关系	22
四、行政法的地位与功能	26
【疑案说法】	28
一、案情简介	28
二、分析点评	30
三、本案启示	30
专题二 行政法基本原则	32
【专题导读】	32
一、行政法基本原则概述	32
二、行政合法性原则	38
三、行政合理性原则	42
【疑案说法】	49
一、案情简介	49
二、分析点评	50
三、本案启示	50
【关联法规】	51
专题三 行政法主体	52
【专题导读】	52
一、行政法主体概述	52
二、行政主体	53
三、行政人	69

四、行政相对人	77
【疑案说法】	81
一、案情简介	81
二、分析点评	81
三、本案启示	83
【关联法规】	83
专题四 行政行为概述	85
【专题导读】	85
一、行政行为的概念与特征	85
二、行政行为的分类	89
三、行政行为的内容与形式	93
四、行政行为的效力	95
五、行政行为的成立、变更与消灭	99
【疑案说法】	102
一、案情简介	102
二、分析点评	102
三、本案启示	103
【关联法规】	103
专题五 行政立法与行政规定	105
【专题导读】	105
一、行政立法概述	105
二、行政法规与规章	110
三、行政规定	123
【疑案说法】	131
一、案情简介	131
二、分析点评	131
三、本案启示	132
【关联法规】	132
专题六 行政许可	134
【专题导读】	134
一、行政许可的概念与特征	134
二、行政许可的种类与形式	138

三、行政许可的设定	143
四、行政许可的实施机关	148
五、行政许可程序	156
【疑案说法】	166
一、案情简介	166
二、分析点评	166
三、本案启示	169
【关联法规】	169
专题七 行政给付	171
【专题导读】	171
一、行政给付的概念与特征	171
二、行政给付的基础与原则	177
三、行政给付的类型与形式	187
四、行政给付的内容及其类别	189
【疑案说法】	199
一、案情简介	199
二、分析点评	199
三、本案启示	200
【关联法规】	200
专题八 行政征收与征用	202
【专题导读】	202
一、行政征收的概念与特征	202
二、行政征收的内容与分类	221
三、行政征收的方式与程序	223
四、行政征用	227
【疑案说法】	230
一、案情简介	230
二、分析点评	230
三、本案启示	231
【关联法规】	231
专题九 行政处罚	233
【专题导读】	233

一、行政处罚的概念与特征	233
二、行政处罚的基本原则	239
三、行政处罚的种类与设定	243
四、行政处罚的实施机关	246
五、行政处罚的管辖与适用	249
六、行政处罚程序	254
【疑案说法】	261
一、案情简介	261
二、分析点评	262
三、本案启示	265
【关联法规】	266
专题十 行政强制	268
【专题导读】	268
一、行政强制概述	268
二、行政强制措施	271
三、行政强制执行	280
四、行政强制措施与行政强制执行的分界	287
【疑案说法】	294
一、案情简介	294
二、分析点评	295
三、本案启示	297
【关联法规】	298
专题十一 行政确认	300
【专题导读】	300
一、行政确认的概念与特征	300
二、行政确认的主要形式与种类	305
三、行政确认的法律意义	313
【疑案说法】	314
一、案情简介	314
二、分析点评	315
三、本案启示	316
【关联法规】	317

专题十二 行政裁决	318
【专题导读】	318
一、行政裁决的概念与特征	318
二、行政裁决的主要制度	325
三、对行政裁决的法律救济	332
【疑案说法】	338
一、案情简介	338
二、分析点评	341
三、本案启示	342
【关联法规】	344
专题十三 行政合同	345
【专题导读】	345
一、行政合同概述	345
二、行政合同的种类与作用	352
三、行政合同的缔结、变更和解除	357
四、行政合同的救济途径	365
【疑案说法】	370
一、案情简介	370
二、分析点评	371
三、本案启示	372
【关联法规】	373
专题十四 行政指导	374
【专题导读】	374
一、行政指导的概念与特征	374
二、行政指导的种类、意义与作用	384
三、建立、健全我国的行政指导制度	392
【疑案说法】	398
一、案情简介	398
二、分析点评	399
三、本案启示	400
【关联法规】	400
专题十五 行政程序法	402

【专题导读】	402
一、行政程序与行政程序法	402
二、行政程序法的基本原则	411
三、行政程序法的主要制度	413
四、违反行政程序的法律后果	424
【疑案说法】	426
一、案情简介	426
二、分析点评	426
三、本案启示	427
【关联法规】	427
专题十六 行政违法	429
【专题导读】	429
一、行政违法概述	429
二、行政失职	433
三、行政越权	437
四、行政滥用职权	439
五、事实依据错误	443
六、适法错误	444
七、程序违法	446
八、行政侵权	448
【疑案说法】	451
一、案情简介	451
二、分析点评	451
三、本案启示	453
【关联法规】	453
专题十七 行政赔偿与行政补偿	455
【专题导读】	455
一、行政赔偿与行政补偿概述	455
二、行政赔偿与行政补偿的范围	460
三、行政赔偿请求人和赔偿义务机关	464
四、行政赔偿与行政补偿程序	468
五、行政赔偿与行政补偿的方式和计算标准	474

【疑案说法】	480
一、案情简介	480
二、分析点评	481
三、本案启示	482
【关联法规】	482
专题十八 行政复议	484
【专题导读】	484
一、行政复议概述	484
二、行政复议参加人	489
三、行政复议的范围和管辖	491
四、行政复议的程序	496
【疑案说法】	502
一、案情简介	502
二、分析点评	503
三、本案启示	503
【关联法规】	503
专题十九 行政诉讼及受案范围	505
【专题导读】	505
一、行政诉讼概述	505
二、行政诉讼的受案范围	519
三、行政诉讼的排除范围	526
【疑案说法】	533
一、案情简介	533
二、分析点评	535
三、本案启示	536
【关联法规】	536
专题二十 行政审判组织及诉讼管辖	538
【专题导读】	538
一、行政审判组织	538
二、行政诉讼级别管辖	546
三、行政诉讼的地域管辖	552
四、管辖权的异议和处理	559

【疑案说法】	561
一、案情简介	561
二、分析点评	562
三、本案启示	563
【关联法规】	563
专题二十一 行政诉讼参加人	565
【专题导读】	565
一、行政诉讼的原告	565
二、行政诉讼的被告	573
三、行政诉讼的第三人	579
四、行政诉讼的诉讼代理人	585
【疑案说法】	593
一、案情简介	593
二、分析点评	594
三、本案启示	594
【关联法规】	595
专题二十二 行政诉讼证据	596
【专题导读】	596
一、行政诉讼证据的特点与种类	596
二、行政诉讼的举证责任	602
三、行政诉讼证据的调取、收集和保全	607
四、行政诉讼证据的审查、采用规则	612
【疑案说法】	620
一、案情简介	620
二、分析点评	620
三、本案启示	622
【关联法规】	622
专题二十三 行政诉讼的法律适用	624
【专题导读】	624
一、行政审判依据及其范围	624
二、“适用”与“参照”的辨析	628
三、行政规定的诉讼地位	632

四、审判依据的冲突及处理	636
【疑案说法】	639
一、案情简介	639
二、分析点评	639
三、本案启示	641
【关联法规】	641
专题二十四 行政诉讼程序	643
【专题导读】	643
一、行政诉讼第一审程序	643
二、行政诉讼第二审程序	666
三、行政诉讼的再审程序	673
四、行政诉讼的执行程序	681
【疑案说法】	685
一、案情简介	685
二、分析点评	687
三、本案启示	688
【关联法规】	688
专题二十五 行政诉讼中的特别程序	691
【专题导读】	691
一、行政赔偿诉讼程序	691
二、行政附带民事诉讼	695
三、涉外行政诉讼	702
【疑案说法】	713
一、案情简介	713
二、分析点评	714
三、本案启示	715
【关联法规】	715
附 录	
主要参考文献与引用法规	717
本书所涉其他法律法规(依书中引用先后排序)	724
后 记	728

法规简称表

法规简称	法规全称	制定机关及时间
《宪法》	《中华人民共和国宪法》	1982 年 12 月 4 日第五届全国人民代表大会第五次会议通过，1982 年 12 月 4 日全国人民代表大会公告公布施行。根据 1988 年 4 月 12 日第七届全国人民代表大会第一次会议、1993 年 3 月 29 日第八届全国人民代表大会第一次会议、1999 年 3 月 15 日第九届全国人民代表大会第二次会议、2004 年 3 月 14 日第十届全国人民代表大会第二次会议通过的《中华人民共和国宪法修正案》修正。
《立法法》	《中华人民共和国立法法》	2000 年 3 月 15 日第九届全国人民代表大会第三次会议通过，2000 年 3 月 15 日中华人民共和国主席令第 31 号公布，自 2000 年 7 月 1 日起施行。
《监督法》	《中华人民共和国各级人民代表大会常务委员会监督法》	2006 年 8 月 27 日第十届全国人民代表大会常务委员会第二十三次会议通过，2006 年 8 月 27 日中华人民共和国主席令第 53 号公布，自 2007 年 1 月 1 日起施行。
《国务院组织法》	《中华人民共和国国务院组织法》	1982 年 12 月 10 日第五届全国人民代表大会第五次会议通过，1982 年 12 月 10 日全国人民代表大会常务委员委员长令第 14 号公布施行。