



XING ZHENG ZHI FA ZHI DAO SHU XI

行政执法指导书系

海关行政处罚 实务指导

■ 晏山嵘 著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

XING ZHENG ZHI FA ZHI DAO SHU XI

行政执法指导书系

海关行政处罚 实务指导

■ 晏山嵘 著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

在版编目 (CIP) 数据

海关行政处罚实务指导 / 晏山嵘著. —北京: 中国法制出版社, 2011. 4

(行政执法指导书系)

ISBN 978 - 7 - 5093 - 2713 - 5

I. ①海… II. ①晏… III. ①海关法—行政处罚—基本知识—中国 IV. ①D922. 221

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 031363 号

策划编辑: 谢玲玉

封面设计: 周黎明

海关行政处罚实务指导

HAIGUAN XINGZHENG CHUFA SHIWU ZHIDAO

著者/晏山嵘

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/880 × 1230 毫米 32

版次/2011 年 6 月第 1 版

印张/16.25 字数/404 千

2011 年 6 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 2713 - 5

定价: 48.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

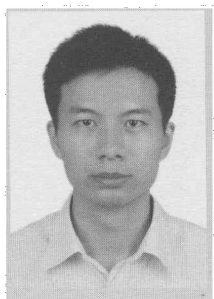
传真: 66031119

网址: <http://www.zgfzs.com>

编辑部电话: 66066324

市场营销部电话: 66017726

邮购部电话: 66033288



作者简介

晏山嵘 2000年本科毕业于中南财经政法大学经济法专业，在职硕士研究生。目前任职于拱北海关，从事海关行政处罚工作近10年，审理了大量海关行政处罚案件，并受海关总署等部门委托参与起草法规6件，参与编写或汇编《海关审理工作手册》、《海关调查常用法规》、《执法案例汇编》等执法工具书6本，在《判例与研究》、《财经界》等刊物上发表《一起海关行政诉讼案引发的法律思考》、《先行变卖若干问题思考》等多篇学术论文。

序 一

目前国内对海关行政处罚实务的研究较为薄弱，对一些重要、普遍的难题缺乏系统深入的研究，对境外海关行政处罚也缺乏必要的分析借鉴，一定程度地造成了执法困难，现状已难以适应当前执法需求。因此，当前亟需进一步加强理论研究，为实践需求提供理论支持，尽力解决这些重要而普遍的难题。

值得欣喜的是，晏山嵘同志《海关行政处罚实务指导》一书的出版，在海关行政处罚实务研究方面往前迈进了一步。该书从概念入手，紧扣海关行政处罚实践中的重点、难点及热点问题，结合相关案例进行阐述，逻辑严密、体系完整、论理有据、资料翔实，具有较强的创新性和可读性，对执法实践具有较高的参考价值。该书的出版对促进海关执法培训工作，提升行政执法水平将发挥积极作用。当然，该书一些观点可能会引起争鸣，如关于应受海关行政处罚行为的分类，有些部分的研究也还有待深化，如关于海关行政处罚构成要件的研究，尽管如此，该书仍可以说是一部比较优秀的海关理论著作。

“行者常至，为者常成”。该书既是作者自身不懈努力的结果，也是我关实施人才强关战略，建设学习型海关成果的体现。衷心希望作者继续探索实践，多出理论成果。同时也期冀关区广大关员、警员以钻研业务为荣，争当业务能手，形成大批优秀执法人才涌现的良好局面，为“建设适应科学发展要求的现代化海关”提供强有力的人才保证和智力支持。

是为序。

拱北海关党组书记、关长：王社建

2011年5月

序 二

日前，我收到一部题为《海关行政处罚实务指导》的书稿。作为一名行政法学研究者，我非常乐意将这本新书推荐给关注和思考海关行政处罚理论与制度发展的读者。

海关是一道国门，肩负着关税征收、通关监管、编制统计等重任。依法查缉走私并实施行政处罚是海关四大传统职能之一，在海关现代化进程中起到相当重要的作用。海关一方面要忠实履行职能，打击走私，有效护税，规范进出口行为，教育相对人尤其是广大进出口企业树立诚信守法理念，推动税收征管质量的提升；另一方面，又要维护相对人的合法权益，公正文明地执法，增强执法的公信力，实现特殊保护与一般保护相结合，增进社会和谐。虽然行政法学界介绍行政处罚制度的理论著述颇丰，但将行政法学一般理论与部门行政处罚实践尤其是海关行政处罚实践相结合的论著较少。山嵘是我的学生，他进入海关工作以来绝大部分时间都在从事行政执法工作，积累了较为丰富的实践经验，他在参阅大量的理论著作和专业论文、系统收集和研析相关案例、并经认真思考与反复提炼的基础上，完成了本书的写作。总体来说，本书具有以下三个特点：

一是实践性。本书将海关行政处罚实践中遇到的重大、疑难、普遍、复杂的问题与行政处罚的一般原理有机结合起来，并穿插分析了二十余个典型案例，着力于解决实践问题，问题意识强，切入点准，论证严密，逻辑清晰，言之有物，言之成理。

二是创新性。本书对行政法学界及海关实务界的传统观点并没有墨守成规，而是大胆创新，小心求证。如书中对海关行政处罚的

概念及学理分类和一事不再罚原则等内容的阐述富有创见性，这不仅对于完善海关行政处罚制度有参考价值，而且对完善整个行政处罚制度及丰富部门行政法理论都将具有积极意义。

三是系统性。本书不仅全面介绍了海关行政处罚的一般原理、实体及程序内容，还详述了国（境）外二十个国家及地区的海关行政处罚制度，最后利用一个专题篇分析了海关公权与私权冲突应如何解决等五个重要问题，并提出了自己的独到见解，内容充实、体系完备。

当然，除上述特点外，本书还存在需要继续完善之处，书中提出的一些观点也可能会引起争鸣，欢迎理论界及实务界对此进行充分交流探讨，将海关行政执法与处罚研究进一步推向深入。山嵘作为一名实务部门的公务员，能够在繁忙的工作之余勤学善思、潜心写出这本著作实属不易，本书可作为他人生中的一个新起点，衷心希望他不断地超越自我，百尺竿头，更进一步。

广东外语外贸大学副校长 石佑启
教授、博士生导师

2011年5月

内 容 提 要

本书是国内第一部对海关行政处罚进行较为全面系统深入的研究之作，共分为原理篇、实体篇、程序篇及专题篇等四篇内容。原理篇在对不同理论学说进行理性分析的基础上重新界定了海关行政处罚的概念、分类、原则、合法要件等重要内容，同时详细介绍了境外海关行政处罚。其中关于海关行政处罚的概念、海关行政处罚的学理分类及一事不再罚原则等内容均较有创见，对完善我国行政处罚制度及部门行政法理论具有积极意义。实体篇对海关行政处罚案件分类的传统观点进行修正，重新将其界分为走私行为、影响海关监管行为及侵犯海关保护的知识产权行为等三类案件并逐一深入探讨，在理论分析的基础上展开实证研究。程序篇介绍了立案、调查、审理、证明、告知、复核、听证、决定、执行等海关行政处罚的完整程序及如何解决其中可能遇到的问题等内容，同时还简要介绍了救济程序。专题篇选取了海关行政处罚实践中较为重要且疑难问题较多的五个专题，分别是海关行政处罚的立法成就、缺陷及对策，申报不实违法主体如何确定，违法所得如何理解，公权与私权冲突如何解决及海关收缴的法律属性如何认识等内容，该篇充分运用了比较分析、价值分析、实证分析、体系分析及语义分析等多种法学研究方法，试图把理论难点说透，并提出较有操作性的对策，以利于解决实践问题。本书充满了严谨的理论思辨，又紧密联系执法实践及司法实务，对理论界及实务界均具有重要的参考价值。

目 录

第一篇 原 理 篇

第一章 海关行政处罚的概念、特征及法源	(1)
一、海关行政处罚的概念	(1)
二、海关行政处罚的特征	(6)
三、海关行政处罚的法源	(10)
第二章 海关行政处罚基本原则	(20)
一、处罚法定原则	(20)
二、公正公开原则	(23)
三、比例原则	(26)
四、罚教结合原则	(31)
五、权利保障原则	(32)
六、职能分离原则	(35)
七、一事不再罚原则	(36)
第三章 海关行政处罚的分类及应受海关行政处罚行为的分类	(64)
一、海关行政处罚的分类	(64)
二、应受海关行政处罚行为的分类	(84)
第四章 海关行政处罚的合法要件	(90)
一、应受海关行政处罚行为的构成要件	(90)

二、海关行政处罚的合法要件	(96)
第五章 境外海关行政处罚	(102)
一、美国	(102)
二、法国	(105)
三、日本	(108)
四、俄罗斯	(109)
五、加拿大	(111)
六、新西兰	(112)
七、韩国	(113)
八、马来西亚	(114)
九、印度尼西亚	(115)
十、泰国	(116)
十一、乌拉圭	(118)
十二、德国	(118)
十三、墨西哥	(119)
十四、蒙古	(120)
十五、波兰	(120)
十六、阿根廷	(121)
十七、叙利亚	(122)
十八、我国台湾地区	(122)
十九、我国香港特别行政区	(126)
二十、我国澳门特别行政区	(129)

第二篇 实 体 篇

第六章 走私行为	(133)
一、走私行为概述	(133)
二、走私违法行为与走私犯罪之区别	(134)
三、绕关走私及案例	(137)

四、通关走私及案例	(143)
五、后续走私及案例	(164)
六、关于走私的几个疑难问题	(174)
第七章 影响海关监管行为	(184)
一、影响海关监管行为概述	(184)
二、直接购私行为、海（水）上偷运行为、海（水）上 非法收购行为及海（水）上非法贩卖行为及案例 ...	(186)
三、影响通关监管行为及案例	(190)
四、影响后续监管行为及案例	(212)
五、缉私治安违法行为及案例	(228)
六、其他影响监管行为及案例	(233)
七、关于影响监管的几个疑难问题	(237)
第八章 侵犯海关保护的知识产权行为	(244)
一、我国知识产权海关保护概述	(244)
二、我国知识产权海关保护的原则	(246)
三、我国知识产权海关保护的主要法律依据	(249)
四、侵犯海关保护的知识产权行为的主要手段	(250)
五、海关保护知识产权的模式及对侵权行为的调查 程序	(251)
六、侵犯海关保护的知识产权违法行为及其法律责任 ...	(256)
七、没收货物的处置、费用承担及担保金的处理	(257)
八、关于侵犯海关保护的知识产权行为的两个疑难问题	(259)

第三篇 程 序 篇

第九章 立案、管辖与回避	(280)
一、立案	(280)
二、管辖	(285)

三、回避	(287)
第十章 调查	(291)
一、调查概述	(291)
二、海关可以行使的调查权力与手段	(292)
三、调查权力的限制	(302)
四、海关调查行政强制措施	(304)
五、调查中止与调查终结	(313)
第十一章 审理	(318)
一、审理前期程序	(319)
二、审理中期程序、审理终结、适法与量罚	(320)
三、审理后期程序、案卷复核与听证复核	(335)
第十二章 证据与证明标准	(355)
一、证据分类与证据审查	(355)
二、几种常见的海关处罚案件的证据要求	(363)
三、证明标准	(371)
第十三章 执行	(378)
一、海关行政处罚执行概述	(378)
二、当事人自觉履行	(379)
三、海关自力强制执行	(381)
四、海关申请法院强制执行	(387)
五、执行的其他程序	(387)
第十四章 救济	(391)
一、海关处罚行政复议	(391)
二、海关处罚行政诉讼	(396)
三、海关处罚行政赔偿	(401)

第四篇 专题篇

第十五章 《海关行政处罚实施条例》的立法成就、缺陷及完善	(403)
一、《海关行政处罚实施条例》的立法成就	(403)
二、《海关行政处罚实施条例》的立法缺陷及完善	(409)
第十六章 申报不实违法主体之探析	(428)
一、可资研究的案例	(428)
二、三类观点及理由	(429)
三、本书的观点及解析	(433)
四、关于当事人申报不实行为的主观过错状态	(442)
第十七章 如何理解海关行政违法案件中的违法所得	(443)
一、海关行政违法案件中的违法所得问题概述	(443)
二、关于违法所得是否包含违法成本的三种观点	(444)
三、本书关于违法所得问题的观点及理由	(449)
第十八章 海关行政执法权与私权之冲突及对策分析	(457)
一、申请发还超期未报关货物变卖款项之主体资格问题	(457)
二、海关处罚当中的民事留置问题	(461)
三、海关处罚当中的民事抵押问题	(463)
四、海关处罚当中的民事质押问题	(465)
五、税款优先权与担保物权竞合时的效力问题	(471)
六、海关税款及罚款、追缴款项在企业破产财产中的地位问题	(474)

第十九章 海关收缴制度中的若干法律问题探讨	(478)
一、关于海关行政收缴法律性质的几种观点	(478)
二、海关行政收缴的程序	(482)
三、关于海关行政收缴制度的几个具体问题	(483)
附：海关行政处罚常用法规目录	(485)
参考文献	(488)

原 理 篇

第一章 海关行政处罚的概念、特征及法源

一、海关行政处罚的概念

(一) 几种海关行政处罚概念之辨析

关于海关行政处罚的概念主要有以下几种观点：

1. 海关行政处罚是海关对违反海关行政法规范但尚未构成犯罪的相对人予以行政制裁的一种具体海关行政行为。^①

2. 海关行政处罚即海关依法对违反海关法律、行政法规但不构成犯罪的海关行政管理相对人给予制裁的行政执法行为。^②

3. 海关行政处罚即海关对公民、法人和其他组织违反海关法律法规但未触犯刑律的行为予以制裁的规则体系。^③

4. 海关行政处罚是指海关对违反海关法、破坏海关管理秩序，尚未构成犯罪，或者构成犯罪依法免于刑罚的个人或组织予以制裁的

① 袁建国：《海关行政法学》，中国人事出版社1993年版，第191页。
毕家亮：《海关行政法学》，中国海关出版社2002年版，第162页。徐晨、李太恩主编：《海关行政法概论》，中国商务出版社2006年版，第72页。

② 参见《中国海关百科全书》编委会编：《中国海关百科全书》，中国大百科全书出版社2004年版，第209页。

③ 参见司鹏程、吴尚鹰：《中国海关法论纲》，上海人民出版社2000年版，第226页。

行政执法行为，是追究海关行政违法行为法律责任的具体措施。^①

5. 海关行政处罚是海关对依法不追究刑事责任的走私行为和违反海关监管规定及其他由海关进行行政处罚的行为所进行的一种制裁性行政活动。^②

6. 海关行政处罚即指海关对违反海关法或其他相关法律、行政法规和规章，构成走私或违反海关监管规定的行为，依法应受海关行政处罚的行为进行调查、审理，作出行政处罚决定并予以执行的整个过程中作出的具体行政行为，包括实体性行政行为和程序性行政行为。^③

7. 海关行政处罚是指海关在进出口贸易监管过程中，依据《行政处罚法》、《海关行政处罚实施条例》（以下简称《海关处罚条例》，笔者注）等法律、法规，对违反规定的当事人给予的强制性制裁措施。^④

8. 海关行政处罚是指作为国家进出关境监督管理机关的海关，在对进出境货物、物品、运输工具监管过程中，对违反海关法及有关法律、行政法规依法应受处罚的行为依法给予的行政处罚。^⑤

9. 海关行政处罚，是指作为国家进出关境的监督管理机关的海关，在对进出境货物、物品、运输工具监管过程中，对违反《海关法》及有关法律、行政法规、规章而应受处罚的行为，依法给予行政制裁的活动。^⑥

上述观点都指明了处罚主体为海关，处罚对象违反的法规为海关法规范。观点1及观点6认为海关行政处罚为海关作出的一种具体行政行为，而观点4及观点7将其理解为一种措施，其中观点4认为海

① 张红编著：《海关行政法》，中国商务出版社2007年版，第309~310页。

② 陈晖、邵铁民主编：《海关法理论与实践》，立信会计出版社2008年版，第167页。

③ 严励主编：《海关行政法》，中国政法大学出版社2008年版，第140页。

④ 赵国华：《企业如何应对海关行政处罚》，知识产权出版社2009年版，第3页。

⑤ 成丹青：《中国海关法理论与实务总论》，中国海关出版社2001年版，第329页。

⑥ 谢松、陈锋：《行政处罚》，中国海关出版社2005年版，第104页。

关行政处罚是追究海关行政违法行为法律责任的一种措施；除观点6、观点8以外的几种观点都认为海关行政处罚是一种制裁；观点6将处罚对象违反的法规详述为海关法及其他相关法律、行政法规和规章，应受处罚行为列举为走私及违规，将处罚程序列举为调查、审理、决定及执行，并认为处罚行为包括实体行为和程序行为。上述观点虽然不尽一致，但的确揭示了海关行政处罚的某些特征，具有合理成份。

但上述观点的缺陷也是明显的，具体表现为以下四个方面：

1. 所列法律依据不准确。如观点6虽然将处罚对象违反的法规详列为海关法及其他相关法律、行政法规和规章，但仍不够准确具体。观点2、观点7及观点8将海关行政处罚的依据仅理解为法律、法规或法律、行政法规，认为规章不能成为处罚依据，显然也不符合实际。

2. 对受海关行政处罚的违法行为类型划分不科学。如观点6虽将应受海关处罚行为列举为走私及违规，但范围不周延，比如属于应受海关行政处罚行为范畴的抗拒缉私警察执行职务的治安违法行为、准走私行为、侵犯海关保护的知识产权行为均不能包含在传统意义上的走私、违规之中。

3. 认为海关行政处罚系不加限制条件的制裁方式的提法不严谨。观点1~5、7、9虽然表达了海关行政处罚是一种制裁，但使用该概念无法界分行政处罚与其他制裁方式。因为目前海关行政制裁方式并不止行政处罚一类，比如有的收缴属于制裁范畴，该收缴并不属于行政处罚，显然使用这几种观点均无法将收缴排除在外，故不可取。

4. 对受海关行政处罚的行为是否必须为尚未构成犯罪的行为问题的认识不深刻。观点1~3均认为应受海关行政处罚行为只能是尚未构成犯罪或未触犯刑律的相对人的行为；观点4没有上述3种观点绝对，其认为是尚未构成犯罪，或虽构成犯罪但依法免于刑罚的相对人的行为；观点5认为是依法不追究刑事责任的走私、违规或其他违法行为；而观点6则认为是违反海关法或其他相关法律、行政法规和规章，构成走私或违规且依法应受海关行政处罚的行为，此观点并