

吳庚 著

行政爭訟法論

九十七年修訂第四版

吳庚 著

行政爭訟法論

九十七年修訂第四版

行政爭訟法論

5C087PD

作 者 吳 庚

出 版 者 吳 庚

總 經 銷 元照出版有限公司100臺北市館前路18號5樓

網 址 www.angle.com.tw

定 價 新臺幣550元

專 線 (02)2375-6688

傳 真 (02)2331-8496

郵政劃撥 19246890元照出版有限公司

Copyright © by Angle publishing Co., Ltd.

登記證號：局版臺業字第1531號

設計印刷 冠順印刷事業有限公司

電 話 (02)3322-2236

傳 真 (02)3322-3100

2008年9月 四版第2刷

ISBN 777022705-4

版權所有 翻印必究

第四版卷頭語

- 一、本書第三版於民國九十四年五月出版，至今將近四年未加修訂。此次新版除增補內容外，尤著重下列各點：行政訴訟法最近之小幅修改，而智慧產財法院組織法及智慧財產案件審理法亦相繼公布，智財法院預計將於本年七月一日成立受理案件。本書對上述新法自須有所闡述；又四年來爭訟實務上也產生不少案例，可資選為教材，亦一併納入修訂內容。總計較第三版增加逾四萬字，並將全書改為橫排。
- 二、此次修訂承輔仁大學教授張文郁博士於教學研究極度繁忙中，鼎力協助，謹此致謝。張博士律師考試及第，並曾在法院服務，嗣留學德國專攻公法，近年在各校除講授民事訴訟法外，並兼授行政法，理論與實務兼籌並顧。得張博士相助，本書內容當更為充實。
- 三、本書每次修訂，雖都敬謹將事，若仍有錯誤之處，應由作者自負責任，尚請 讀者不吝指正。

凡 例

- 一、新修正之行政訴訟法全文三百零八條，新修正之訴願法全文一百零一條均經總統於民國八十七年十月二十八日公布，本書內容即以論述此兩種法律為主，間亦涉及相關之法律如行政法院組織法等。
- 二、行政訴訟法之許多規定，皆係承襲民事訴訟法而來，為避免與民事訴訟法著作內容重複，本書著重對行政訴訟法特有之制度及規定予以詮釋，與民訴法內容相同者，一概從略。
- 三、新修正之行政訴訟法，可謂以最初公布於一九六〇年之德國現行行政法院法（Verwaltungsgerichtsordnung vom 21. Januar 1960）為藍本而起草，德國有關之論著，成為解說本法不可或缺之文獻，本書之所以言必所稱德國者，其故在此。
- 四、傳統教科書關於行政爭訟法（或稱行政救濟法）之敘述，常先訴願法而後行政訴訟法，蓋舊制之下，提起行政訴訟之前，必先經過訴願程序。新制除撤銷訴訟及課予義務訴訟外，其餘各種訴訟並不採「訴願前置主義」，本書撰寫之順序先行政訴訟，後訴願程序，即有反映上述變遷之用意。
- 五、本書係拙著「行政法之理論與實用」之姊妹作，舉凡該書「凡例」中所列之各項，亦適用於本書。
- 六、本書對行政法各種名詞及概念，直接引用，甚少加以說明，因為著者假設本書讀者皆已對行政法總論有相當之瞭解，亦推定已讀過「行政法之理論與實用」或其他性質相同之行政法教科書。

目 錄

第一編 緒 論	1
第一章 行政爭訟之概念	1
第一節 行政爭訟範圍之界定	1
第二節 行政爭訟與其他訴訟	4
一、行政爭訟與民事訴訟	4
二、行政爭訟與非訟事件及司法行政處分	6
三、行政爭訟與刑事訴訟	8
四、行政訴訟與其他訴訟之先決問題	9
第二章 行政爭訟新制概述	11
第一節 新舊制度之比較	11
第二節 行政訴訟法及訴願法修正重點	14
一、修法經過	14
二、行政訴訟法修正之重點	16
三、訴願法修正之重點	21
第三章 行政法院	25
第一節 行政法院之設置	25
一、設置行政法院之依據	25
二、高等行政法院之組織及管轄	27
三、最高行政法院之組織及管轄	28
第二節 行政法院法官之任用資格	30
第三節 行政法院之特性	33

一、行政法院為合議制法院	33
二、行政法院為混合組成之法院.....	33
三、行政法院為行使公法審判權之法院	36
第四節 智慧財產法院作為行政法院	37
第二編 行政訴訟	39
第一章 行政法院之審判權與管轄權	39
第一節 審判權之劃分	39
第二節 行政法院之管轄權	44
一、管轄權之分類	44
二、審判籍	45
三、指定管轄及管轄恒定	47
四、管轄競合及管轄錯誤	48
第三節 審判權之衝突及其解決途徑	50
第二章 當事人及訴訟標的	57
第一節 當事人及有關能力規定	57
一、當事人之認定	57
二、當事人能力及當事人適格	58
三、訴訟權能	59
四、公益訴訟	62
五、訴訟行為能力	64
六、訴訟代理人	65
第二節 多數當事人及共同訴訟	69
一、選定當事人及指定當事人	69

二、共同訴訟.....	71
三、訴訟參加.....	72
第三節 訴訟標的理論.....	84
第三章 訴訟程序之重要原則.....	89
一、處分主義.....	89
二、職權調查及闡明義務.....	89
三、言詞直接及公開審理.....	92
四、正當法律程序.....	94
五、自由心證.....	96
第四章 訴訟程序之開始.....	99
第一節 起訴及書狀.....	99
一、起訴狀及訴之聲明.....	99
二、其他書狀.....	102
第二節 送達暨期日及期間.....	102
一、送達之概述.....	102
二、關於送達之各項規定.....	103
三、期日及期間.....	123
第三節 訴訟卷宗及其他.....	124
一、關於卷宗之規定.....	124
二、訴訟費用及訴訟救助之規定.....	125
第五章 行政訴訟之實體判決要件.....	135
第一節 一般實體判決要件.....	135
一、實體判決要件之概念.....	135

二、一般實體判決要件之內容.....	135
第二節 各種訴訟之特別實體判決要件.....	148
一、撤銷訴訟之實體判決要件.....	148
二、怠為處分之訴之實體判決要件.....	163
三、拒絕申請之訴之實體判決要件.....	168
四、確認行政處分無效之訴之實體判決要件.....	170
五、確認法律關係存否之訴之實體判決要件.....	174
六、續行確認訴訟.....	179
七、一般給付訴訟之實體判決要件.....	181
八、合併請求財產上給付之訴訟.....	190
九、其他類型之訴訟.....	192
十、各類訴訟特徵比較表.....	196
第六章 訴訟程序之進行.....	199
第一節 起訴.....	199
一、起訴後之答辯及指定期日.....	199
二、起訴之效力.....	200
第二節 訴之變更追加及反訴.....	203
一、訴之變更及追加.....	203
二、反訴.....	206
第三節 訴之撤回.....	208
第四節 停止執行.....	209
第五節 言詞辯論.....	213
一、必要的言詞辯論.....	213

二、言詞辯論之準備	214
三、言詞辯論之進行	215
四、言詞辯論筆錄	217
第六節 訴訟程序之停止	217
一、訴訟程序停止之概念	217
二、訴訟程序停止之原因	218
三、訴訟程序停止之效果	220
第七節 智慧財產案件審理程序之特別規定	221
一、智財法院管轄之行政訴訟事件	221
二、智財案件之特別規定	221
第七章 證據	225
第一節 相關概念	225
第二節 舉證責任之分配	229
一、分配之法則	229
二、涉及行政處分之舉證責任	234
三、法律及事實之推定	238
四、自認及妨礙證據使用	240
第三節 證據程序及證據方法	241
一、證據程序依職權進行	241
二、各種證據方法	242
三、證據保全	246
第八章 裁判	247
第一節 裁判之種類	247

一、判決與裁定.....	247
二、形成判決給付判決及確認判決.....	250
三、自為判決及情況判決.....	251
四、判決之其他分類.....	255
五、裁判之格式及主文.....	257
第二節 對法律及事實狀態判斷之時的基準.....	263
一、形成判決之基準時.....	264
二、給付及確認判決之基準時.....	269
第三節 判決之效力.....	270
一、判決效力發生之時點.....	270
二、判決之送達教示及確定.....	270
三、既判力.....	272
第九章 和解.....	283
第一節 訴訟上和解之性質及要件.....	283
一、和解之雙重性質.....	283
二、訴訟上和解之要件.....	283
第二節 和解瑕疵與繼續審判.....	285
第三節 第三人參與及其他問題.....	286
第十章 簡易訴訟程序.....	291
第一節 簡易事件之範圍.....	291
第二節 簡易程序之特別規定.....	293
第十一章 上訴程序.....	295
第一節 上訴制度概說.....	295

第二節	上訴之要件.....	297
一、	須以得上訴之裁判為對象.....	297
二、	須有上訴權人未喪失其上訴權.....	298
三、	須對原判決不服.....	299
四、	須未逾越上訴期間.....	299
五、	須遵守上訴之程式.....	300
六、	須以原判決違背法令為理由.....	302
第三節	上訴事件之審理.....	315
一、	原審對上訴之處置.....	315
二、	上訴審之審理.....	315
三、	上訴審之裁判.....	319
四、	上訴審之終結.....	322
第十二章	抗告再審及重新審理.....	323
第一節	抗告之概念.....	323
第二節	抗告程序之各項規定.....	323
第三節	再審程序.....	324
一、	再審之功能及事由.....	324
二、	再審之期間及程式.....	328
三、	再審之管轄及審理.....	330
四、	再審之判決.....	331
五、	準再審.....	332
第四節	重新審理.....	332
一、	重新審理之意義.....	332

二、重新審理之期間及程式	334
三、重新審理事件之審判	334
第十三章 保全程序	337
第一節 保全程序之功能	337
第二節 假扣押	338
一、假扣押之要件	338
二、假扣押之管轄及裁定	340
三、假扣押之撤銷及損害賠償	341
第三節 假處分	342
一、假處分之種類	342
二、保全處分之要件	343
三、定暫時狀態處分之要件	344
四、假處分之程序	345
五、假處分之除外	346
第十四章 強制執行	351
一、概說	351
二、執行名義	352
三、執行手續	353
四、救濟途徑	354
第三編 訴願	355
第一章 訴願程序之性質及功能	355
一、訴願性質上屬行政程序	355
二、訴願之功能	359

三、訴願與行政訴訟之關係.....	360
第二章 訴願之一般規定.....	363
第一節 訴願提起之要件.....	363
一、訴願之主體.....	363
二、訴願之客體.....	367
三、受理訴願之機關.....	371
四、訴願之程式.....	372
五、其他要件.....	374
第二節 訴願之管轄.....	376
一、基本管轄.....	376
二、比照管轄等級.....	377
三、共同處分之管轄.....	378
四、委託事件之管轄.....	379
五、委任事件之管轄.....	380
六、委辦事件之管轄.....	381
七、承受管轄.....	382
八、管轄不明與管轄瑕疵.....	382
九、訴願管轄所面臨之問題.....	383
第三節 期日期間之計算及回復原狀.....	386
一、法定不變期間.....	386
二、回復原狀.....	388
三、適用民法規定.....	388
第四節 訴願之人的範圍.....	388
一、訴願當事人及訴願行為能力.....	388

二、共同訴願.....	390
三、訴願參加.....	391
四、訴願代理人.....	395
五、輔佐人.....	397
第五節 文書送達及訴願卷宗	397
第三章 訴願審議委員會	399
一、委員會之組成及性質	399
二、委員會之決議	400
三、職員之迴避	401
第四章 訴願程序	403
第一節 訴願提起之程式及相關事項	403
第二節 訴願事件之審議	406
一、書面審查及言詞辯論	406
二、調查證據.....	409
第三節 受理訴願機關之審查範圍及決定權限.....	411
一、對一般事件之審查及決定.....	411
二、對地方自治事務之審查權限.....	417
三、對違反作為義務之審查權限.....	422
四、不得為更不利益變更之限制.....	424
五、受理訴願機關法理上應受之其他限制	426
第四節 訴願決定	429
一、合併審議及訴願決定之期限.....	429
二、訴願決定書之格式	431

三、訴願決定之類別	432
四、訴願決定之效力	439
第五節 訴願之停止承受及終結	440
一、訴願程序之停止	440
二、承受訴願	441
三、和解與訴願程序之終結	442
第六節 停止執行再審及其他	445
一、停止原處分執行之條件	445
二、再審	447
三、過渡條款	449
四、其他規定	449
附表一：行政訴訟重要原則之功能及依據	98
附表二：四大訴訟類型之比較	197

第一編 緒 論

第一章 行政爭訟之概念

第一節 行政爭訟範圍之界定

行政爭訟一詞與許多法學名詞相同，皆是源自日本，用以指涉訴願（日本現制稱為行政不服審查）及行政訴訟兩種程序。我國行政法學者也將訴願及行政訴訟合稱行政爭訟，坊間教科書則多以行政救濟一詞取代，若干大學亦開設行政救濟法為名稱之課程。

捨行政爭訟而採行政救濟原因可能不止一端，或者基於行政救濟係法典上之正式用語，例如稅捐稽徵法第四章即以行政救濟作為章名；或者認為行政救濟涵蓋範圍較廣，用之比較方便；或者以行政爭訟外來語意味濃厚而避之。但仍有不少文獻交互使用行政救濟與行政爭訟兩個名詞，而不予嚴格區別者，司法院大法官闡釋公務人員保險給付事件，屬行政事件而非民事事件之釋字第四六六號解釋，在理由書中，時而稱行政救濟程序，時而作行政爭訟程序，可為例證。甚至新公布之行政訴訟法及訴願法之用語亦不一致，在關於停止程序進行之規定中，前者第一七七條第二項使用其他行政爭訟之字樣，而後者第八十六條則稱行政救濟程序。

本書使用行政爭訟法為名稱，而不採行政救濟法者，係認為所謂行政救濟確屬涵蓋過廣，除訴願及行政訴訟外，訴願前之先行