

中国审判理论研究丛书
中国审判理论研究会行政审判理论专业委员会



中国行政审判研究

(第二辑)



主 编：董治良

STUDY ON CHINA
ADMINISTRATIVE TRIALS



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

014032501

D925.3

15

V2

中国审判理论丛书
中国审判理论研究会行政审判理论专业委员会



中国行政审判研究

(第二辑)



STUDY ON CHINA
ADMINISTRATIVE TRIALS

主 编：董治良

D925.3

15 V2



北航

C1720848



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

中国行政审判研究. 第2辑 / 董治良主编. —北京:
法律出版社, 2013. 10

ISBN 978 - 7 - 5118 - 5406 - 3

I. ①中… II. ①董… III. ①行政诉讼—审判—中国—文集 IV. ①D925.318.24 - 53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2013)第 222204 号

中国行政审判研究(第二辑)
董治良 主编

编辑统筹 大众出版分社
责任编辑 蔡吉
装帧设计 乔智炜

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社
总发行 中国法律图书有限公司
经销 新华书店
印刷 三河市龙大印装有限公司
责任印制 沙磊

开本 720 毫米×960 毫米 1/16
印张 50.75
字数 680 千
版本 2014 年 2 月第 1 版
印次 2014 年 2 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85388843

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 5406 - 3

定价:98.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

编审委员会

主任：沈德咏

副主任：江必新

委员：（按姓氏笔画排序）

公丕祥	王利明	王胜明	甘藏春	孙佑海
陈卫东	李 林	李少平	张文显	罗东川
赵秉志	奚晓明	徐显明	黄 进	景汉朝

编辑委员会

主 编：董治良

副主编：孙佑海 赵大光 张光琼 张甲天

编辑部

主 任：王志刚 李晓民 吴风华

成 员：

李周伟 许 蕾 代秋影 杨 奕

王文钧 吴雪卉 韦钦平 蔡 吉

加强行政审判理论研究 推进国家法治建设(代序)

2011年,全国人大常委会委员长吴邦国宣布:“一个立足中国国情和实际、适应改革开放和社会主义现代化建设需要、集中体现中国共产党和中国人民意志,以宪法为统帅,以宪法相关法、民法商法等多个法律部门的法律为主干,由法律、行政法规、地方性法规等多个层次法律规范构成的中国特色社会主义法律体系已经形成,国家经济建设、政治建设、文化建设、社会建设以及生态文明建设的各个方面实现有法可依”。

这是我国社会主义民主法制建设史上的重要里程碑,是在中国共产党的正确领导下,经过各方面坚持不懈的共同努力,立法工作所取得的巨大成就。表明我们自“文革”后法制重建伊始,经过三十多年的努力,我国法治建设基本解决了有法可依的问题,由此,法治建设的重点从法的制定转向法的实施。法律的生命力在于实施,如何将法律从纸面上的规定落实为调整社会秩序的实践性规则,推进政治、经济、文化、社会、生态等各领域建设法治化运行成为摆在党和国家、各级国家机关、全体公民面前的重大课题。立足于此,党的十八大报告精辟指出:“依法治国”的基本要求是:“科学立法、严格执法、公正司法、全民守法”。由此,以“严格执法、公正司法、全民守法”为内容的法律实施、运行成为法治建设的重心和着力点。

人民法院是《宪法》、《人民法院组织法》规定的法律实施机关,是“公正司法”的重要主体,通过行使审判权,适用法律、示范规则,促使法律规定落到实处,维护法律尊严,保障法律发挥实效。“徒法不足以自行”,法的制定是国家法治建设的立足点,法的实施是国家法治建设的落脚点。从法治规律来讲,法的实施不是法律文条的直接照搬,更不是法律条文的机械适用,而是凝聚着司法者经验和智慧的一项创造性活动。因此,开展以法律实施问题为研究对象的应用法学研究是法院正确适用法律,提高审判质量、实现司法公正的必然要求,是统一法律适用、维护法制统一的必然要求。

我国行政诉讼制度的确立体现了我们党执政为民的宗旨和主权在民的法治原则,通过“民告官”的行政诉讼抗衡行政行为,维护人民群众的合法权益,监督行政行为以促进依法行政。行政审判工作体现了司法对行政行为包括合法规范的行政强制行为的监督和支持,对法治政府建设,催生社会理性的法治意识起着重要的保障作用。

社会的治理离不开行政管理、协商和治理,面对社会复杂的行为变化,也离不开必要的强制管理、强力治理,既体现为民亲善服务,又体现行政效率。《行政强制法》的制定实施就是为行政管理效力提供法理依据,但行政行为的不规范也易导致行政权的滥用,这就需要人民监督和司法审查,促使行政治理和管理体现新时期的法治思维和法治方式。

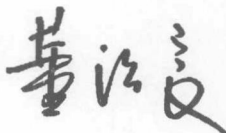
2011年6月30日表决通过,于2012年1月1日开始施行的《行政强制法》,立法历时12年,经过全国人大常委会五次审议,凸显了这部法律的重要性、复杂性、敏感性,也凸显了规范行政强制行为的重要性。正如最高人民法院江必新副院长在年会讲话所指出的,“行政强制行为是社会管理和维护社会秩序的敏感点,行政强制行为往往是文明与野蛮执法的交汇点,行政强制行为是行政法治和权力控制的着力点,行政强制行为是政府和群众共同的关注点,行政强制行为是网络和媒体的聚焦点”。基于此,支持行政机关合法合理行政强制行为以提高行政效率和监督纠正违法失当行政强制行为以维护公民、法人及其他组织合法权益是人民法院关于行政强制审判、执行工作不可偏离的原则。以上述原则为指导,结合行政审判实践,开展对《行政强制法》的应用研究,研究解决《行政强制法》实施中的重点、难点、疑点问题,准确把握立法精神和立法本意是人民法院正确适用法律,确保“公正司法”的关键,也是人民法院履行好行政强制审判职责的基础。所以,行政审判理论专业委员会经广泛征求全国各高级人民法院行政庭、行政法学教育科研机构意见,并报最高人民法院行政庭、法研所审核,确定以“行政强制法的实施与行政审判”为2012年年会主题,得到了最高人民法院的批准和全国法院行政审判系统的广泛认同;年会主题论坛的论文征集,亦得到了最高法院和全国各地法院的高度重视和大力支持,共收到全国25个省(市、自治区)高院报送的论文298篇。这些论文紧扣年会主题,围绕“行政强制措施行政诉讼”、“行政机关强制执行的行政诉讼”、“行政机关申请人民法院强制执行的审查与实施”、“行政强制法溯及力、以及该法与其他法律法规的衔接”等四个方向,结合本省本地法院审判实践、借鉴外省及国外审判经验、参考审判理论研究最新成果,明确深化了人民法院的法律实施职责,拓展延伸了人民法院的实施法律路径方式,也分析了人民法院实施法律面临的困难和难题,提出了针对性强、实用性突出的对策、建议,对于《行政强制法》的有效施行,对于支持行政机关合法合理实施行政强制行为,对于规范制约行政机关违法失当行政强制行为,对于维护政府权威、提高政府公信力,对于保护公民、法人和其他组织的合法权益都大有裨益。

为及时传承法官和学者智慧,促进行政审判理论专业委员会研究成果的转化,按照最高人民法院、中国审判理论研究会统一部署,海南高院行政审判理论专业委员会从2012年年会暨“行政强制法的实施与行政审判”主题论坛征集到的298篇论文中按照“分类择优”原则分为四个专题,精选出86篇论文(含获一、二、三等奖、优秀奖全部论文),连同最高人民法院江必新副院长在年会上的讲话,行政审判理论专业委员会2011年工作总结,最高人民法院行政审判庭赵大光庭长所做的年会总结讲话,主题论坛大会发言观点集锦等汇编成书由法律出版社公开出版。

以此为契机,希望本书的出版能为行政审判法官和关心行政法治建设的有心人在理论和实务工作中提供有益借鉴,让我们以高度的责任心和使命感,按照党的十八届三中全会决策部署,在深化改革、完善国家治理体系和实现治理能力现代化的进程中,推进国家法治建设。期盼在此基础上产生下一届年会更好的成果。

谨此代序。

海南省高级人民法院党组书记、院长



目 录

领导讲话

- 着力强化司法审查 全面推进《行政强制法》正确实施
——在审判理论研究会行政审判理论专业委员会 2012 年年会暨
“行政强制法的实施与行政审判”主题论坛上的讲话
江必新 3
- 中国审判理论研究会行政审判理论专业委员会 2011 年工作报告
董治良 13
- 在中国审判理论研究会行政审判理论专业委员会 2012 年年会暨
“行政强制法的实施与行政审判”主题论坛上的总结讲话 赵大光 21

会议综述

- 中国审判理论研究会行政审判理论专业委员会 2012 年年会在哈尔
滨市成功召开 行政审判理论专业委员会秘书处 29

观点集锦

- 行政审判理论专业委员会 2012 年年会暨“行政强制法的实施与行
政审判”主题论坛大会发言观点集锦
行政审判理论专业委员会秘书处 35

行政强制措施的行政诉讼

- 行政强制措施的司法审查及救济要点分析
——契合法治发展的平衡
黑龙江省高级人民法院 马先兰 孙文波 李 吉 51
- 行政强制措施从概念到属性的追问
——以行政处罚的区分为例 内蒙古高级人民法院 王旭军 64
- 浅议《行政强制法》法律适用的若干问题及对策
山东省烟台市中级人民法院 杨 波
山东省烟台经济技术开发区法院 于 鲲 77
- 再议劳动教养的性质及司法矫治路径
海南省高级人民法院 李周伟 吴风华 89

大连市行政强制措施调研报告

辽宁省大连市中级人民法院 李 健 98

司法对行政裁量权的全面渗透

——以对突发事件中行政即时强制的司法审查为视角

海南省第二中级人民法院 林 荣 张光亲 贾希闯 104

论比例原则在行政强制法中的适用及其司法审查

甘肃省高级人民法院 秦卫民 朵利民 115

论对显失公平行政强制措施的司法审查

——兼论将司法变更权引入对行政强制行为司法审查之架构

北京市海淀区人民法院 黄志勇 124

浅析行政强制法实施后劳动教养制度的定位与完善

辽宁省沈阳市中级人民法院 董 楠 唱英梅 133

行政监察中行政强制措施的可诉性研究

浙江省舟山市中级人民法院 王华伟 139

论《行政强制法》第28条第1款与第46条第3款的关系

——从立法目的展开的规范分析

浙江省杭州市中级人民法院 廖珍珠 145

处罚还是强制

——责令限期拆除违法建筑行为性质的法律冲突解决

山东省高级人民法院 张传毅 153

加处罚款司法审查问题实务探析

山东省济南市历城区人民法院 明 霞 158

行政机关强制执行的行政诉讼

房地产征收程序的不足及完善

海南省高级人民法院 董治良 167

“裁执分离”与相对集中行政强制执行权研究

北京市高级人民法院 程 琥 175

政府组织实施强制搬迁行为性质及其法律救济研究

北京市高级人民法院 刘 行 187

行政强制法视角下的强制拆除违法建筑案件司法审查

天津市高级人民法院 宋 纲 贾亚强 198

我国行政强制中代履行诉讼类型及对策之探讨

海南省海口海事法院 陈映红 焦 南 211

论行政强制征收的司法审查

——结合《行政强制法》与《国有土地上房屋征收与补偿条例》

海南省高级人民法院 张家慧 许 蕾 222

行政机关委托第三人代履行制度存在的难点问题及其解决途径刍议

河北省邢台市桥西区人民法院 张建颖 231

代履行若干法律问题探微 湖南省高级人民法院 罗重海 江 华 239

论行政强制执行中第三人代履行之司法审查维度

江苏省高级人民法院 丁 钰 248

查处违法建设系列行为的司法审查 北京市高级人民法院 李 洋 258

到场权:《行政强制法》须正视之重

——从《行政强制法》第十八条的意义和缺憾谈起

广东省佛山市南海区人民法院 何 键

广东省佛山市禅城区人民法院 凌 蔚 267

和谐语境下的司法权威

——论司法强拆之风险规避

湖南省邵阳市双清区人民法院 罗海花 277

行政机关对违法建筑强制执行时限问题的司法实践考量

江西省赣州市中级人民法院 钟起瑞 曾照旭 289

游离于条文外 解决于框架内

——对违法建设强制拆除若干新问题的法律思考

江苏省南京市中级人民法院 赵雪雁 296

裁执分离:“强制搬迁”语境下法院的角色坚守

——以房屋征补案件审查执行机制的构建为视角

山东省菏泽市中级人民法院 焦炜华 陈希国 305

行政强制执行和解司法审查制度构建相关问题研究

——兼论《行政强制法》第四十二条的完善

海南省海口市美兰区人民法院 马雪涛 庄鑫斌 315

“断水、断电”作为行政强制手段的正当使用

——以《行政强制法》的规定为视角

甘肃省金昌市中级人民法院 童 钦 327

涉及农村集体土地行政强制的司法审查

四川省雅安市中级人民法院 封素玲 335

行政强制执行中查封、扣押行为合法合理性研究

内蒙古自治区赤峰市中级人民法院行政庭 341

刍议禁止城镇违法建设的强制执行

——以《行政强制法》颁布为契机

北京市东城区人民法院 马媛婧 346

行政强制程序司法审查基准研究

北京市海淀区人民法院 孙建 355

行政机关自力强制执行行为可诉性若干问题研究

安徽省合肥市中级人民法院 于海波 364

关于行政机关强制拆除违法建筑案件若干问题的探讨

安徽省安庆市中级人民法院 徐珂可 370

浅谈我国处置银行存款强制措施的问题及对策

湖南省武冈市人民法院 邓冬梅 377

强制拆除行为人不明违法广告牌的法律适用

江苏省南京市中级人民法院 杨海波 周磊 383

试论征收行政强制违法惩罚性赔偿制度引入之必要性

江苏省淮安市中级人民法院 浦永军 389

浅析行政机关强制执行的司法审查

江苏省苏州市中级人民法院 孙瑜蓓 398

国有土地上房屋征收补偿协议的性质及其纠纷的司法救济

河北省南和县人民法院 胡晓庆 405

行政强制法:在公权和私权间寻求平衡

——以行政强制执行中的“催告”制度为视角

河北省保定市易县人民法院 张凯慧 411

百炼成钢:论行政强制执行可诉性的立法本意与具体适用

广西壮族自治区南宁市良庆区人民法院 韦思阳 戴声长 418

《行政强制法》实施问题分析及对策

广西壮族自治区灌阳县人民法院 谢贵安 卿钟秀 427

限权模式下法规的行政强制设定权研究

——以地方性法规与《行政强制法》的衔接为例

山东省高级人民法院 山莹 433

行政机关申请人民法院强制执行的审查与实施

论行政强制执行“裁执分离”工作模式 上海市高级人民法院 应勇 445

“裁执分离”模式下司法权与行政权的权力范围再界定

浙江省高级人民法院 蒋中东 管征 452

土地非诉行政执行案件的执行困境与破解

江苏省镇江市中级人民法院 宁 杰 徐 达 467

非诉行政执行案件听证审查制度之完善

——以《行政强制法》第五十八条之司法适用为研究视角

江苏省南京市江宁区人民法院 朱 静 475

执行诉讼制度初探

——浅议我国非诉行政执行制度的诉讼化改造

江苏省高级人民法院 朱建新 朱 嵘 485

现状、问题与对策：土地征收、房屋拆迁、非诉强制执行、先予执行的

实践与完善

——以重庆市司法拆迁及强制执行案件的实证分析为基础

重庆市第二中级人民法院 孙启福 樊 非 张建平 495

论非诉行政执行制度的完善

——兼谈《行政诉讼法》修改中对于非诉行政执行制度和行政执
行诉讼的选择

海南省高级人民法院 张光琼 麻红丽 509

非诉行政执行的司法职权优化配置

——从“司法强拆”谈起

北京市昌平区人民法院 杨 帆 520

非诉行政执行制度的诉讼化改造

湖南省高级人民法院 罗重海 张坤世 531

从现实向理想的迈进

——行政非诉执行和解的反思与重塑

浙江省绍兴市越城区人民法院 周志贤

浙江省绍兴市中级人民法院 王普庆 543

在应然与实然之间：论非诉行政执行的司法审查标准

重庆市高级人民法院 王 彦 乐 敏 553

三亚市非诉行政执行案件审查和执行情况的实证分析

海南省三亚市中级人民法院 吉 红 563

非诉行政执行案件司法审查相关问题探析

——兼谈对《行政强制法》有关条款的认识

内蒙古自治区包头市中级人民法院 任晓莉 573

土地行政非诉执行案件的调查与思考

——以山西土地行政非诉执行为例

山西省高级人民法院 任生林 魏佩芬 582

从无序走向规范

——非诉行政执行案件审查听证制度探究

浙江省杭州市余杭区人民法院 庄根财 朱晓燕 吴翔 姜群 590

关于非诉行政执行案件的调研报告

安徽省高级人民法院 池寒冰 陈默 598
对行政机关申请人民法院强制执行案件的司法探讨

黑龙江省讷河市人民法院 李春君 609

非诉行政案件的困境与出路

——以《行政强制法》展开为例

浙江省东阳市人民法院 王宁 陈剑英 618

困境求解:司法搬迁强制执行对策研究

——以审查、执行工作机制的构建为视角

山东省高级人民法院 邵金芳 627

山东省东营市中级人民法院 刘加鹏 627

向法院申请强制执行的社会风险评估

海南省第一中级人民法院 符群 640

构建行政强制执行案件社会稳定风险评估机制初探

海南省陵水黎族自治县人民法院 王腾飞 652

非诉行政执行案件审查标准刍议

吉林省长春汽车产业开发区人民法院 李淑梅 660

试论房屋征收补偿决定非诉执行裁执分离模式之构建

云南省昭通市中级人民法院 陆瑜 666

关于申请人民法院强制执行方式的探讨

内蒙古自治区高级人民法院 任慧卿 675

论城市房屋征收和谐秩序的实现

——从对强制执行申请审查的角度

湖南省株洲市芦淞区人民法院 谢桂林 680

行政机关申请人民法院强制执行的审查与实施

新疆生产建设兵团农九师中级人民法院 邹彦君 688

论人民法院对行政机关强制执行申请的审查

河北省秦皇岛市中级人民法院 刘如菊 697

行政强制与行政审判的互动与衔接 河北省望都县人民法院 黄秋康 705

关于非诉行政执行案件审查若干问题探讨

——以《行政强制法》为解析视角

广西壮族自治区高级人民法院 王林 713

行政强制法背景下法院非诉审查工作

——简评《行政强制法》第五十七条、第五十八条

陕西省镇安县人民法院 李相林 余 苗 719

浅谈行政非诉执行案件的审查

——兼谈《行政强制法》与《若干解释》的异同

陕西省蓝田县人民法院 杨香利 726

基层法院非诉行政强制执行困境及破解途径

江西省遂川县人民法院 周仁根 733

申请行政强制执行诉讼程序探析

黑龙江省双丰林区基层人民法院 吴广义 740

浅析人民法院对行政机关强制执行申请的审查与实施

黑龙江省伊春市上甘岭区人民法院 刘志峰 747

规范对非诉行政执行案件的审查与执行促进和谐社会构建

——对威海经济技术开发区法院成立两年来非诉行政案件审查执行情况的调查研究

山东省威海经济技术开发区人民法院 王凤华 752

行政强制法的溯及力及新旧法衔接问题

《行政强制法》实施后行政诉讼受案范围的扩张

广东省高级人民法院 付洪林 763

从《商标法》来探讨行政强制法的溯及力

河北省张家口市万全县人民法院 辛晓娇 770

论《行政强制法》的溯及力

山东省威海市环翠区人民法院 迟法民 王金芳 776

《行政强制法》第四十四条与规划法律的衔接和司法对策

陕西省西安市雁塔区人民法院 张 岩 杨 栩

陕西省西北政法大学 汤洪源 784

《行政强制法》实施中的新旧交替

——论强制法中的几点期限问题

山东省威海市火炬高新技术产业开发区人民法院 徐向东 792

后记

798

领导讲话

