

治
安
行
政
强
制
执
行
之
立
法
规
制

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: X200308168

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

治安行政强制执行之立法规制

On Legislation about the Public Security

Administrative Enforcement

曾 政 玉

曾
政
玉

指
导
教
师
:
周
刚
志
讲
师
、
博
士

指导教师姓名: 周刚志 讲师
博士

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2007年4月

论文答辩时间: 2007年 月

学位授予日期: 2007年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

厦
门
大
学

2007年4月

厦门大学学位论文原创性声明

兹提交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：曾政玉

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

- 1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。
- 2、不保密（）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名： 曾政玉 日期： 年 月 日

导师签名： 周刚志 日期： 年 月 日

内 容 摘 要

行政强制执行是行政法上确保行政义务得以最终履行的担保手段，没有它，任何生效的具体行政行为都将变成一纸空文。治安行政强制执行对于确保治安法上的义务得以最终履行，起到至关重要的作用，同时还因其涉及人身自由而成为行政强制执行制度中的典型和代表。在实践中，治安行政强制执行由于法律缺位等原因面临执行难、执行不了与乱执行、滥执行等诸多困境。在理论上，对治安行政强制执行的系统研究也比较缺乏。本文试图从治安特别法的角度出发，通过对现有行政强制执行理论研究成果的归纳，以及对现行治安行政强制执行法律法规条文的整理，来研究治安行政强制执行的基本范畴，分析和反思治安行政强制执行面临的困境。在此基础上，对如何规范治安行政强制执行的手段、如何构建治安行政强制执行的程序以及如何疏通法律救济的渠道等若干法律问题提出自己的见解。

全文除引言和结语外，共分为四个部分：

第一章：治安行政强制执行的基本范畴。从治安的概念和行政强制执行的概念入手，界定治安行政强制执行的概念，阐释治安行政强制执行与其他概念的区别、治安行政强制执行的分类，并进一步研究治安行政强制执行体制以公安机关自行强制执行体制为主。

第二章：治安行政强制执行现状。主要在于梳理我国目前的治安行政强制执行法律法规，探究当前治安行政强制执行存在问题及其原因，进而对治安行政强制执行的手段、程序以及法律救济等相关法律问题进行深刻的反思。

第三章：治安行政强制执行手段的完善。主要阐述完善治安行政强制执行手段的原因、目的和意义，借鉴几种解决“执行难、执行不了”问题的执行方式，引入易科制度和其他一些新手段。

第四章：治安行政强制执行程序与法律救济。主要是构建治安行政强制执行的程序，并阐明程序中的几个问题；阐明治安行政强制执行的法律救济途径，设想在未来构建“申明异议”制度。

关键词：治安；强制执行；立法规制

Abstract

Administrative enforcement is a mean of assurance which ensures administrative obligations based on administrative law to be implemented, otherwise any effective concrete administrative act will be meaningless. Public security administrative enforcement plays the very important role which ensures the obligations in the public security law to be implemented, meanwhile because it involves personal liberty, it becomes the focus and representative in the system of administrative enforcement. In practice, due to the absence of law and other factors, public security administrative enforcement faces difficulties which include that difficult to execute, and cannot be executed, and confused in execution, as well as execution without authority. In theory, there is no enough systematic research on public security administrative enforcement. By inducing the research findings which on the available administrative enforcement theories, and by clearing up the laws and regulations about the present public security administrative enforcement, this thesis tries to from the point of view of the special law of public security to study the basic category of public security administrative enforcement, and to analyze as well as discuss the predicament that the public security administrative enforcement faces. On the basis of above, the author puts forward independent viewpoints as to how to regulate the means of public security administrative enforcement, and the ways to construct its procedure, and channels to dredge the legal remedy.

Apart from the introduction and the conclusion, the whole paper falls into four chapters.

Chapter 1: the basic category of public security administrative enforcement. Starting with the conception of public security and administrative enforcement, the paper defines the concept of the public security administrative enforcement, expounding the differences between the public security administrative enforcement and other concepts, and clarifying that the public security administrative enforcement system is the one that is enforced by the police security organ itself.

Chapter 2: present situation of the public security administrative enforcement. Firstly, It primarily combs the laws and regulations of the public security administrative

enforcement which apply in our country at present, discusses the question it faces, and further analyzes what cause this question, and finally turns over to think the means of the public security administrative enforcement, its procedures, ways of the legal remedy and other legal issues which are correlative.

Chapter 3: the consummation of the public security administrative enforcement means. this chapter mainly talks about the reason, the goal and the significance of the consummation of the public security administrative enforcement means. Using several ways of the solution of “difficult to execute, and cannot be executed”. introducing the system “change subject” and other new means.

Chapter 4: the procedure and legal remedy of the public security administrative enforcement. This chapter mainly talks about constructing the procedure of the public security administrative enforcement, and clarifies several problems that appear in that procedure. The author enunciates the ways to legal remedy of the public security administrative enforcement, and assumes that it shall establish “the system of alleged challenges” in the future.

Key words: public security; enforcement; legislation

目 录

引 言	1
第一章 治安行政强制执行的基本范畴	2
一、治安行政强制执行的界定	2
(一) 治安的含义	2
(二) 行政强制执行的含义	2
(三) 治安行政强制执行的界定	3
二、治安行政强制执行与相关概念的区别	4
(一) 治安行政强制执行与治安行政强制措施	4
(二) 治安行政强制执行与公安行政强制执行	5
(三) 治安行政强制执行与治安管理处罚	5
三、治安行政强制执行的分类	6
四、治安行政强制执行体制	7
(一) 国外行政强制执行模式的比较分析	7
(二) 我国现行的行政强制执行体制	7
(三) 治安行政强制执行体制	8
第二章 治安行政强制执行现状	11
一、治安行政强制执行的现有法律规定	11
(一) 有关代执行的法律规定	11
(二) 有关执行罚的法律规定	12
(三) 有关直接强制执行的法律规定	13
二、治安行政强制执行存在问题及其原因分析	15
(一) 存在问题	15
(二) 原因分析	16
三、反思	17
第三章 治安行政强制执行手段的完善	19

一、问题的提出	19
(一) 概述.....	19
(二) 完善治安行政强制执行手段的目的和意义.....	20
二、几种解决“执行难、执行不了”问题的方法	20
(一) 用拘留来担保治安义务的履行.....	20
(二) 申请司法登记.....	21
(三) 台湾地区的“拘提管收”等执行方式.....	22
三、易科制度	23
(一) 概念.....	23
(二) 引入易科制度的可行性问题.....	23
(三) 适用条件.....	24
四、其他新手段	25
(一) 撤回受益行政行为.....	25
(二) 通报批评.....	25
第四章 治安行政强制执行程序与法律救济	27
一、治安行政强制执行程序	27
(一) 主体资格与启动条件.....	27
(二) 治安行政强制执行程序的内容.....	27
(三) 执行程序中的几个问题.....	30
二、法律救济	31
(一) 行政强制执行的法律性质.....	31
(二) 现有制度下的法律救济途径.....	32
(三) 未来设想：建立“申明异议”制度.....	33
结 语	35
参考文献	36

Contents

Introduction	1
Chapter 1 The basic category of the public security	
Administrative Enforcement	2
Subchapter 1 The definition of public security administrative enforcement ..	2
Section 1 The meaning of public security	2
Section 2 The meaning of administrative enforcement	2
Section 3 The definition of public security administrative enforcement	3
Subchapter 2 The differences between public security administrative	
enforcement and correlative concepts	4
Section 1 Public security administrative enforcement and public security	
administrative compulsory measures	4
Section 2 Public security administrative enforcement and administrative	
enforcement by public security organ	5
Section 3 Public security administrative enforcement and public security	
administration punishment	5
Subchapter 3 The classification of public security administrative	
enforcement	6
Subchapter 4 The system of public security of administrative enforcement ..	7
Section 1 Comparative analysis on foreign modes of administrative	
enforcement	7
Section 2 The current administrative enforcement system in our country	7
Section 3 The system of public security of administrative enforcement	8
Chapter 2 Present situation of the public security	
administrative enforcement	11
Subchapter 1 Existing legal rule of the public security administration	
Enforcement	11
Section 1 Legal rule of generative enforcement	11
Section 2 Legal rule of enforcement punishes	12

Section 3	Legal rule of directly enforcement	13
Subchapter 2	The existence question and its reason analysis on the public security administration enforcement	15
Section 1	Existence question	15
Section 2	Reason analysis.....	16
Subchapter 3	Thinking after the analysis	17
Chapter 3	The consummation of the public security administrative enforcement means	19
Subchapter 1	Proposing question	19
Section 1	Outline.....	19
Section 2	The goal and the significance of the consummation of the public security administration enforcement means	20
Subchapter 2	Several ways of the solution of “difficult to execute, and cannot be executed”	20
Section 1	Uses detain to guarantee the public security duty fulfilling	20
Section 2	Application for the judicature registration	21
Section 3	The way “detain and Inquire”of Taiwan area	22
Subchapter 3	The system “change subject”	23
Section 1	Concept.....	23
Section 2	Feasible question of introducing the system “change subject”.....	23
Section 3	Suitable condition	24
Subchapter 4	Other new means	25
Section 1	Withdraws the profitable administrative action.....	25
Section 2	Public reprimand.....	25
Chapter 4	The procedure and legal remedy of the public security administrative enforcement	27
Subchapter 1	The procedure of the public security administrative enforcement	27
Section 1	Subject qualification and start condition.....	27
Section 2	The content of the procedure of public security administrative enforcement.....	27
Section 3	Several problem in the enforcement procedure.....	30

Subchapter 2	Legal remedy	31
Section 1	Legal nature of the administrative enforcement	31
Section 2	The ways to legal remedy under the current system	32
Section 3	Assumption about establishing “the system of alleged challenges” in the future	33
Conclusion	35
References	36

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学博硕士学位论文摘要库

引 言

行政强制执行是行政法上确保行政义务得以最终履行的担保手段，没有它，任何生效的具体行政行为都将变成一纸空文。治安行政强制执行对于确保治安法上的义务得以最终履行，同样起到了至关重要的作用。根据公安部的统计，我国公安机关每年受理治安案件数都达到 600 万起左右，^①数量之多、涉及面之广，是其他部门行政法所无法比拟的。此外，治安行政强制执行因涉及人身自由而成为行政强制执行制度中的典型和代表，它的执行对象包括相对人的人身自由、财产及行为等多方面；它的执行力度最强，大部分手段采用直接强制执行方式，必要时还可以使用械具。因此，一方面它是维护社会治安秩序、确保义务人履行治安义务的重要保证，另一方面，它也最容易因使用不当而侵犯相对人的合法权利，集中体现了行政管理权与公民人权之间的矛盾。

在实践中，治安行政强制执行由于法律缺位等因素面临执行难、执行不了与乱执行、滥执行等诸多困境，现行立法的不足之处主要表现在两方面，一是治安行政强制执行手段的规定不够完善，二是治安行政强制执行程序与法律救济的规定几乎是个空白。在理论上，对治安行政强制执行的系统研究也比较缺乏。这与当前我国行政法学理论的快速发展势头极不相称。解决治安行政强制执行现行立法的不足和当前面临的问题，要从强化行政管理权和维护公民人权的“平衡论”角度出发，深入治安工作实践进行思考和探讨，在现有法律规定的基础上，加强治安行政强制执行立法工作，完善治安行政强制执行制度。本文试图通过对现有行政强制执行理论研究成果的归纳，来研究治安行政强制执行的概念、特征和体制等基本范畴，分析治安行政强制执行存在的问题及其原因，对治安行政强制执行现有法律规定和现状进行深刻的反思。在此基础上，研究如何强化行政管理权，完善治安行政强制执行手段，引入易科制度，解决执行难、执行不了的问题；以及从维护公民人权的角度，探讨如何规制治安行政强制执行的程序和法律救济，最后对如何通过立法规制治安行政强制执行提出几点建议，以求教于方家学者。

^① 中央社会治安综合治理委员会办公室.2004 年中国社会治安综合治理年鉴[M].北京.中国长安出版社, 2004.14.

第一章 治安行政强制执行的基本范畴

一、治安行政强制执行的界定

（一）治安的含义

在我国古代，治安一词的含义是指政治清明，国家和社会安定。其中，“治”与乱相对，意为治理、管理，“安”与危相对，意为安定、安全。在现代，治安的含义有广义和狭义之分。^①广义的治安是指一定社会中人们活动的非特定领域内，涉及人身、财产与公共活动等不受人为因素威胁、干扰、侵害和损害而由法律所规范的稳定状态。其内涵包括：1、治安是一种秩序，是社会活动当中非特定领域内的一种秩序；2、治安的本质是公共安全、人身安全和财产安全；3、治安是要由法律来规范的。其外延也有三个层面：第一，是治安秩序。治安秩序是指符合统治阶级意志和利益并由具有社会安定和公共安全内容的法律所规范的客观状况，它是社会秩序的重要组成部分。第二，是治安问题。治安问题是各种社会秩序不能良性运行所产生的结果，即各种社会秩序所产生的问题集中化、显形化了的表现。第三，是治安工作，从公安工作的实践来看，凡是为维护社会治安秩序而进行的工作，都可以称为治安工作。狭义的治安仅指由公安机关及其工作人员所从事的治安行政执法活动，即治安行政管理，简称治安管理。

本文所采的“治安”一词含义系指狭义的治安，即治安管理，是指公安机关为了维护社会治安秩序，保障社会生活正常进行而依法施行的公开的行政管理活动。公安机关是国家行政机关，治安管理权是国家赋予公安机关的专门职权，其他任何部门、单位和个人都无权取代或干涉。治安管理是国家的一种行政管理行为，必须依照法律法规公开进行管理。治安管理所依照的法律法规主要是指《中华人民共和国治安管理处罚法》（以下简称《治安管理处罚法》）及其他相关的治安管理法律法规和规章。

（二）行政强制执行的含义

行政强制执行，系指国家行政机关和人民法院在当事人拒不履行已生效的具体行政行为的条件下，依法对负有履行义务的当事人采用有关强制手段，迫使

^① 卫之民.治安行政管理学总论[M].北京:中国人民公安大学出版社,1991.1.

其履行义务，或者达到与履行义务相同状态的行为。^①行政强制执行具有以下特点：1、行政性，即行政强制执行是发生在行政管理领域当中的一种具体行政行为。2、强制性，这里所说的强制性并非一种主观上的威慑力量，而是在客观上实际使用的手段；它不依赖于人们在认识上的认从和接受，而表现为在实际操作过程中的直接运用和对义务人的强迫。3、执行性，即行政强制执行的根本目的是实现相对人的行政法义务，具体来说，它在原则上并不追加相对人新的义务和要求，只不过是把义务人所应履行的义务由非事实状态转化为事实状态。

我国目前还缺乏统一的行政强制执行法律制度，但是行政法学理论界倾向于将行政强制执行与行政强制措施合二为一，规定在一部统一的《行政强制法》当中，亦即在一部《行政强制法》中，既规定了行政强制执行，也规定了行政强制措施。在此我们必须提到另外一个概念即行政强制，它是行政强制措施与行政强制执行的合称，系指国家行政机关为了维护和实行政管理秩序，预防与制止社会危害事件与违法行为的发生与存在，依照法律、法规规定，针对特定公民、法人或者其他组织的人身、行为及财产进行约束与处置，或在当事人拒不履行已生效的具体行政行为的条件下，国家行政机关或人民法院对负有履行义务的当事人采用有关强制手段，迫使其履行义务，或者达到与履行义务相同状态的强制性行为。^②因此，行政强制执行是行政强制的下位概念。

（三）治安行政强制执行的界定

根据上述对“治安”和“行政强制执行”两个概念的界定，笔者拟对治安行政强制执行作如下界定：治安行政强制执行，系指有权执行的国家机关在当事人拒不履行已生效的具体治安行政行为的条件下，依法对负有履行治安义务的当事人采用有关强制手段，迫使其履行义务，或者达到与履行义务相同状态的行为。它属于行政强制执行的一种，也具有行政性、强制性和执行性等三个特性。治安行政强制执行是治安行政强制的下位概念，它与治安行政强制措施合称为治安行政强制。^③它具有以下特征：

1、治安行政强制执行的前提是公民、法人或者其他组织没有依法履行治安法上的特定义务。治安法上的特定义务既包括治安管理主体依法作出具体行政行

① 胡建淼.论中国“行政强制执行”概念的演变及定位[J].法治论丛,2003,(1):6.

② 胡建淼.行政强制法研究[M].北京:法律出版社,2003.17.

③ 康海军.论治安行政强制的科学定位[J].犯罪研究 2005,(1):25

为所确定的义务，相对人在法定期限内既不行使法律规定的救济权，又不履行具体行政行为所规定的义务；还包括相对人没有依法履行相关治安法律、法规、规章直接规定的义务。应当明确的是，治安法上的特定义务必须具有可以执行的内容，否则也就谈不上治安行政强制执行。

2、治安行政强制执行的目的是使特定的治安义务得以实现。它不是为相对人设定新的义务，而是使已设定的治安义务得以实现，为其他具体行政行为得以实现提供保证。因此，治安行政强制执行必须以具体行政行为所确定的义务为限，不能超越界限。如果相对人自觉履行了义务，那么行政强制执行就必须自动终止，不能继续执行。

3、治安行政强制执行的主体是有权执行的国家机关。从我国治安管理的工作实践来看，有权执行的国家机关是作出治安具体行政行为的公安机关。这是我国特有的行政强制执行制度决定的，也是治安管理的工作需要和行政强制执行的历史决定的。由于行政强制执行的主体不同，决定了行政强制执行体制的不同，关于治安行政强制执行体制的问题，本文在后面还会专门述及。

4、治安行政强制执行的对象主要是负有履行特定治安义务的公民、法人或者其他组织。

二、治安行政强制执行与相关概念的区别

（一）治安行政强制执行与治安行政强制措施

两者在实践中非常容易混淆，因此必须先弄清治安行政强制措施的含义，它是指担负治安行政职能的机关为了维护社会治安秩序，排除妨碍治安的障碍，依照法律、法规规定，针对特定公民、法人或者其他组织的人身、行为及财产或住宅进行约束与处置的限权性行政强制行为。根据所强制的对象的不同，主要分为四种：1、对人身的治安行政强制措施：包括盘问检查、约束、强行带离现场、强行遣送、收容教育、收容教养、强制治疗、强制检查性病、强制戒毒等；2、对财物的治安行政强制措施：包括扣押（扣留）、暂扣、收缴等；3、对行为的治安行政强制措施：包括责令改正、责令停止活动、吊销许可证等；4、其它治安行政强制措施：包括紧急征调使用、紧急排险、紧急管制等。

“治安行政强制措施”与“治安行政强制执行”都具有明显的强制性，两者区别

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库