

記錄 編號	6398
狀態	NC094FJU00194005
助教 查核	
索書 號	
學校 名稱	輔仁大學
系所 名稱	法律學系
舊系 所名 稱	
學號	488666032
研究 生(中)	羅海銘
研究 生(英)	lo-hau-ming
論文 名稱 (中)	論行政訴訟法上之確認訴訟
論文 名稱 (英)	
其他 題名	
指導 教授 (中)	張文郁
指導 教授 (英)	
校內 全文 開放 日期	不公開
校外 全文	不公開

開放日期	
全文不開放理由	
電子全文送交國圖.	同意
國圖全文開放日期.	2006.10.16
檔案說明	電子全文
電子全文	01
學位類別	碩士
畢業學年度	94
出版年	
語文別	中文
關鍵字(中)	確認訴訟 確認違法訴訟 行政處分無效 法律關係 訴訟權能 訴訟利益
關鍵字(英)	
摘要(中)	<p>本論文以此次新增加之確認訴訟（包括確認行政處分無效之訴、確認公法上法律關係存否之訴及確認處分違法之訴）為探討中心。我國新修正之行政訴訟法是以德國行政法院法為主要參考藍本。德國行政法院法有關確認訴訟可分為：確認法律關係存在或不存在、確認行政處分無效、續行確認訴訟。我國行政訴訟法關於確認訴訟可分為：確認公法上法律關係成立或不成立訴訟、確認行政處分無效、確認行政處分違法訴訟。本論文共分六章，分別為「緒論」、「權利保護必要」、「確認公法上法律關係存否訴訟」、「確認行政處分無效訴訟」、「確認行政處分違法訴訟」、「結論」。第一章為「緒論」。用於說明本論文之研究動機</p>

	<p>與目的、研究方法以及論文之主要架構。第二章為「權利保護必要」。先介紹憲法第十六條訴訟權的保障範圍，再介紹訴訟實體裁判要件中經常被探討的權利保護必要與訴訟權能，並分別簡要說明權利保護必要與訴訟權能概念。本文以為，訴訟權能、權利保護必要兩項訴訟要件是不同的且分別有其不同之意義與功能，因此在概念上有區分之必要，實務上不宜將欠缺訴訟權能與欠缺權利保護必要於概念運用上相混淆。第三章為「確認公法上法律關係存否訴訟」。先介紹公法上法律關係之意義及變動原因，再簡要說明公權利及辨別公權利及反射利益。惟因為人與人間的利害關係時常變遷與經濟活動易加頻繁，故不易區別公權與反射利益，僅能透過對所適用法規之解釋，從個案去區分。第四章為「確認行政處分無效」。先介紹行政處分無效的原因及效果，再討論確認行政處分無效訴訟之相關問題。我國行政程序法第一百一十一條規定七款無效原因，行政程序法第一百一十條第四項規定，無效之行政處分自始不生效力。因為行政處分無效是自始無效、當然無效及確定無效，為維護法律秩序安定及維護交易安全，故需限縮行政處分無效原因。本文認為，判斷行政處分是否無效，除判斷有無行政程序法第一百一十一條規定之情形，另須輔以此行政處分是否具有重大明顯瑕疵，合?判斷。第五章為「確認行政處分違法訴訟」。先介紹德國續行確認訴訟之規定、學說及實務見解，再敘述我違法確認訴訟之規定、學說及實務見解，並比較二者之不同。本文以為，我行政訴訟法第六條第一項後段之確認處分違法訴訟與德國行政法院法之續行確認訴訟不同，我國之確認處分違法訴訟為獨立的訴訟類型，故不能與德國法為相同解釋，我國確認處分違法訴訟之適用範疇，因為確認訴訟補充性原則，應限於當原告不得提起撤銷訴訟請求救濟時，方可提起確認行政處分違法訴訟。第六章為「結論」。用於歸納前面各章之重點。</p>
<p>摘要 (英)</p>	
<p>論文 目次</p>	<p>謝辭 I 目次 II 德文縮語對照表 IV 第一章 緒論 1 第一節 研究動機與目的 1 第一項 研究動機 1 第二項 研究目的 3 第二節 研究方法與範圍 4 第一項 研究方法 4 第二項 研究範圍 4 第三節 論文架構 5 第二章 權利保護必要 7 第一節 憲法上訴訟權之保障內容 7 第一項 法治國原則 7 第二項 訴訟權的保障內容 8 第二節 訴訟之實體裁判要件 18 第一項 概說 18 第二項 訴訟權能 23 第三項 權利保護必要 30 第四項 小結 42 第三節 確認訴訟之備位性 43 第一項 確認利益 43 第二項 第六條第三項性質之探討 45 第三項 確認訴訟備位性之範圍 48 第四項 確認訴訟備位性之例外 51 第三章 確認公法上法律關係存否訴訟 54 第一節 概說 54 第二節 公法上法律關係存否訴訟 55 第一項 公法上法律關係之界定 55 第二項 法律關係 57 第三項 公權利 60 第三節 小結 70 第四章 確認行政處分無效訴訟 72 第一節 概說 72 第一項 行政處分無效 72 第二項 行政處分無效與得撤銷之區別 73 第二節 行政處分無效 75 第一項 概說 75 第二項 行政處分無效原因 76 第三節 行政處分無效之後果 85 第四節 確認行政處分無效訴訟 86 第五節 小結 90 第五章 確認行政處分違法訴訟 91 第一節 德國之續行確認訴訟 91 第一項 概說 91 第二項 續行確認訴訟之實體裁判要件 92 第三項 續行確認訴訟之</p>

類推適用 96 第二節 我國之確認行政處分違法訴訟 99 第一項 概說 99 第二項 條文內容 101 第三項 小結 110 第六章 結論 112 參考文獻 114

參考
文獻

一、中文文獻 (一)、參考書目部分 卡爾、施密特著，劉鋒譯，憲法學說，聯經出版事業股份有限公司，2004 年，初版 吳庚，行政法之理論與實用，著者自版，2005 年，9 版 吳庚，行政爭訟法論，著者自版，2005 年，3 版 吳庚，憲法的解釋與適用，著者自版，2004 年，3 版 李建良、林合民、陳愛娥、林三欽、陳春生、黃啟禎合著，行政法入門，元照出版公司，2004 年，2 版 李惠宗，行政法要義，五南圖書出版股份有限公司，2002 年，2 版 李惠宗，行政程序法要義，五南圖書出版股份有限公司，2002 年，初版 李惠宗，憲法要義，元照出版公司，2001 年，初版 林錫堯，行政法要義，著者自版，1999 年，增修版 林騰鶴，行政訴訟法，三民書局股份有限公司，2004 年，初版 法治斌、董保城合著，中華民國憲法，空中大學出版，2002 年，3 版 翁岳生編，行政訴訟法逐條釋義，五南圖書出版股份有限公司，2002 年，初版 許志雄、蔡茂寅、蔡宗珍、陳銘祥、周志宏合著，現代憲法論，元照出版公司，2002 年，3 版 陳計男，行政訴訟法釋論，著者自版，2000 年，初版 陳敏，行政法總論，臺北，著者自版，2004 年，4 版 陳敏、彭鳳至、蕭文生等合譯，德國行政法院法逐條釋義，臺北，司法院，2002 年，初版 陳清秀，行政訴訟法，臺北，著者自版，1999 年，初版 陳慈陽，行政法總論，臺北，著者自版，2001 年，初版 陳榮宗、林慶苗合著，民事訴訟法，臺北，三民書局股份有限公司，2004 年，3 版 彭鳳至，德國行政訴訟制度及訴訟實務之研究，行政院八十七年度研究發展項目研究報告，1998 年 黃茂榮，法學方法與現代民法，臺北，著者自版，1993 年，3 版 楊建華著、鄭傑夫增訂，民事訴訟法要論，臺北，著者自版，2003 年 葉百修、吳綺雲，德日行政確認訴訟之研究，司法院八十年度研究發展項目研究報告，臺北，1991 年 蔡志方，行政法三十六講，臺北，著者自版，1997 年，全新增訂再版 蔡志方，行政救濟法新論，臺北，元照出版公司，2000 年，初版 蔡茂寅、李建良、林明鏘、周志宏合著，行政程序法實用，臺北，學林文化事業有限公司，2001 年，2 版 (二)、專論部分 王和雄，論對行政不作為之權利保護，政大法研所博士論文，1992 年 江偉、邵明、陳剛，民事訴權研究，臺北，偉伯文化國際出版有限公司，2004 年，初版 宋建弘，訴訟權之研究—以行政救濟制度為中心，政治大學法律研究所碩士論文，1999 年 林石猛，行政訴訟類型之理論與實務，學林文化事業有限公司，2003 年，初版 法治斌，行政法律關係與特別權利關係，行政法 2000，著者自版，2000 年，2 版 邵怡敦，論瑕疵行政處分之無效、撤銷與合法行政處分之廢止，臺大法研所碩士論文，1971 年 洪家殷，行政處分撤銷之研究，政大法研所博士論文，1992 年 洪家殷，瑕疵行政處分之補正與轉換，政大法研所碩士論文，1986 年 陳清秀，行政法律關係與特別權利關係，行政法 1998，著者自版，1998 年，初版 湯德宗，行政程序法論，元照出版公司，2001 年，初版 程明修，論對已終結行政處分之行政訴訟—兼論其違法性判斷作為國家賠償訴訟之先決問題訴訟，國立中興大學法律學研究所碩士論文，1994 年 黃紹文，論行政訴訟中訴之利益，臺大法研所碩士論文，1988 年 劉宗德、彭鳳至，行政訴訟制度，行政法 2000，著者自版，2000 年，2 版 蔡震榮，警察職權

行使法概論，著者自版，2004年，初版（三）、期刊論文部分 吳志光，確認行政處分違法訴訟之性質與第一次權利保護優先原則，法學講座，第24期，2002年7月 吳庚，行政訴訟中各類訴訟之關係，法令月刊，第49卷第11期，1998年11月 李建良，大學自治與法治國家，月旦法學雜誌，第101期，2003年12月 李建良，好事的鄰居－公權理論與訴訟權能，月旦法學雜誌，第12期，1996年4月 李建良，行政處分的「解決」與行政救濟途徑的擇定，台灣本土法學雜誌，第40期，2002年11月 李建良，基本權利的理念變遷與功能體系－從耶林內克「身分理論」談起(上)(下)，憲政時代，第29卷，第1、2期，2003年7、10月 李建良，無效行政處分與公法上結果除去請求權，月旦法學雜誌，第70期，2001年3月 李建良，違規車輛拖吊及保管之法律問題－兼論行政強制執行基本體系之再構成及其相關問題，政大法學評論，第53期，1995年6月 李建良，論行政法上之意思表示，臺北大學法學論叢，第50期，2002年6月 李建良，論行政裁量之縮減，當代公法新論（中），元照出版公司，2002年，初版 李建良，論基本權利之程序功能與程序基本權，憲政時代，第29卷第4期，2004年4月 李惠宗，主觀公權利、法律上利益與反射利益之區別，行政法爭議問題研究（上），五南圖書出版股份有限公司，2000年，初版 李震山，已執行完畢之行政處分及其救濟，月旦法學雜誌，第81期，2002年2月 李震山，從釋字第535號解釋談警察臨檢的法制與實務，臺灣本土法學雜誌，第33期，2002年4月 林三欽，公法上「結果除去請求權」之研究，當代公法新論（下），元照出版公司，2002年，初版 林三欽，行政法上權利救濟管道的選擇，臺灣本土法學雜誌，第26期，2001年9月 林三欽，試論「行政爭訟實益」之欠缺（上）（下），臺灣本土法學雜誌，第43期，2003年1、2月 林明昕，行政訴訟法上之實體判決要件，法學講座，第7期，2002年7月 林明鏘，大學自治與法律保留，月旦法學雜誌，第77期，2001年10月 林明鏘，行政訴訟類型、順序及其合併問題，行政法爭議問題研究下，五南圖書出版股份有限公司，2000年，初版 林昱梅，行政訴訟上「訴訟權能」要件之探討，行政訴訟制度相關論文彙編第4輯，司法院，2005年 林素鳳譯，日本行政撤銷訴訟原告適格之問題（三），執根雜誌，第13卷第1期，1997年1月 林錫堯，保障規範說之新舊理論，財稅人員進修月刊，第85期，1982年8月 法治斌，論行政訴訟之訴之利益，政大法學評論，第35期，1986年6月 姜世明，論民事程序之武器平等原則，輔仁法學，第23期，2002年6月 洪家殷，行政處分之消滅，月旦法學雜誌，第84期，2005年5月 翁岳生，行政訴訟制度現代化之研究，行政法與現代法治國家，著者自版，1990年，11版 翁岳生，西德一九七六年行政手續法，行政法與現代法治國家，著者自版，1990年，11版 翁岳生，西德一九七六年行政手續法，行政法與現代法治國家，著者自版，1990年，11版 翁岳生，西德行政法院之組織及其裁判權之研究，行政法與現代法治國家，著者自版，1990年，11版 翁岳生，西德行政法院之組織及其裁判權之研究，行政法與現代法治國家，著者自版，1990年，11版 張文郁，人民行政法（公法）上之權利，臺灣本土法學雜誌，第38期，2002年9月 張文郁，民事訴訟當事人訴訟權之保障，月旦法學雜誌，第117期，2005年2月 張文郁，訴

權，月旦法學教室，第 17 期，2004 年 3 月 張文郁，權利保護必要與續行確認訴訟，月旦法學教室，第 14 期，2003 年 12 月 盛子龍，撤銷訴訟之訴訟權能，中原財經法學，第 7 期，2001 年 12 月 陳英鈴，撤銷訴訟的訴權，行政法爭議問題研究（下），五南圖書出版股份有限公司，2000 年，初版 陳計男，我國行政訴訟制度改革之動向與趨用狀況(三)，司法周刊，第 1113 期，2002 年 12 月 陳計男，我國行政訴訟制度改革之與運用狀況(二)，司法周刊，第 1112 期，2002 年 12 月 陳計男，對於曾著「理論之實踐與實踐之理論」報告之若干意見，法官協會雜誌，第 3 卷第 1 期，2001 年 6 月 陳敏，交通標誌的法律問題，當代公法新論（中），元照出版公司，2002 年，初版 陳愛娥，「有效權利保障」與「行政決定空間」對行政訴訟制度的影響，行政訴訟論文彙編，司法院，1998 年 陳愛娥，「訴訟權能」與「訴訟利益」，律師雜誌，第 254 期，2000 年 11 月 陳愛娥，立法者對於訴訟制度的形成自由與訴訟權的制度保障核心，臺灣本土法學雜誌，第 18 期，2001 年 1 月 陳新民，「法治國」概念的誕生起源，法治國家，元照出版公司，2001 年，初版 陳新民，國家的法治主義，法治國家論，元照出版公司，2001 年，初版 陳榮宗，當事人能力、當事人適格、本案適格，臺北大學法學叢刊，第 51 期，2002 年 12 月 彭鳳至，行政訴訟種類理論與適用問題之研究，行政命令、行政處罰及行政爭訟之比較研究，翰蘆圖書出版有限公司，2001 年，初版 彭鳳至，論行政訴訟中的團體訴訟，當代公法新論（下），元照出版公司，2002 年，初版 曾華松，行政訴訟法修正草案確認訴訟之研究，法令月刊，第 48 卷第 5 期，1997 年 5 月 曾華松，理論之實踐與實踐之理論，法官協會雜誌，第 3 卷第 1 期，2001 年 6 月 湯德宗，論憲法上的正當程序保障，憲政時代，第 25 卷第 4 期，2000 年 4 月 湯德宗，憲法解釋與訴訟權保障，憲政時代，第 30 卷第 3 期，2005 年 1 月 程明修，大法官釋字第五四六號解釋中的訴訟類型選擇，法學講座，第 7 期，2002 年 7 月 程明修，針對學生退學處分之選擇，月旦法學雜誌，第 82 期，2002 年 3 月 程明修，凱爾森純粹法學與行政法學之發展，行政法之行為與法律關係理論，新學林出版股份有限公司，2005 年，2 版 程明修，訴訟權，法學講座，第 31 期，2005 年 1 月 程明修，德國行政法學上法律關係的發展—以公務員法律關係為例，行政法之行為與法律關係理論，新學林出版股份有限公司，2005 年，2 版 程明修、楊雲樺，大法官釋字第 535 號解釋所涉問題分析，法學講座，創刊號，2002 年 1 月 黃國瑞，法治國思想與法之支配理論，憲政時代，第 15 卷第 3 期，1990 年 1 月 董保城，公權與公務員怠於執行職務而生之國家賠償責任之探討，東吳法律學報，第 7 卷 1 期，1991 年 2 月 廖義男，行政處分之概念，行政法爭議問題研究（上），五南圖書出版股份有限公司，2000 年，初版 劉宗德，憲法解釋與訴訟權之保障，憲政時代，第 30 卷第 4 期，2005 年 4 月 劉初枝，當事人適格之研究，輔仁法學，第 13 期，1994 年 6 月 劉建宏，行政訴訟法上之訴訟類型，法學講座，第 2 期，2002 年 2 月 劉淑範，論確認訴訟之備位功能：行政訴訟法第六條第三項之意涵及本質，人文及社會科學集刊，第 15 卷第 1 期，2003 年 3 月 劉淑範，論續行確認訴訟（違法確認訴訟）之適用範疇：以德國學說與實務為中心，臺北大學法學論叢，第 46 期，2000 年 6 月 蔡志方，我

	<p>國第一個行政訴訟審判機關—平政院、國民政府時代之行政訴訟制度，行政救濟與行政法學（一），三民書局股份有限公司，1993年，初版 蔡志方，論行政訴訟上確認之訴，全國律師雜誌，1999年1月 蔡志方，論行政訴訟法上各類訴訟之關係（下），月旦法學雜誌，第55期，1997年12月 蔡志方，論訴願與行政訴訟的訴權，行政救濟與行政法學（三），正典出版文化事業有限公司，2004年，修訂一版 蔡宗珍，憲法解釋與訴訟權之保障—以行政訴訟為中心，司法院大法官九十三年度學術研討會，2005年 蕭文生，執行完畢與已消滅行政處分之救濟，行政訴訟論文彙編第二輯，司法院，1999年 蕭文生，程序瑕疵之法律效果，行政法爭議問題研究（上），五南圖書出版股份有限公司，2000年二、德文文獻 Mauer,Hartmut, Allgemeines Verwaltungsrecht, M?chen 2002, 14 .Aufl Hufen,Friedhelm, Verwaltungsproze?recht, M?chen 2000, 4 .Aufl Kopp/Schenke, Verwaltungsgerichtsordnung, M?chen 2000, 12 .Aufl Redeker/von Oerzten, Verwaltungsgerichtsordnung, Stuttgart 2000, 13 .Aufl Schmitt Glaeser/ Horn Verwaltprozessrecht, Stuttgart 2000,15.Aufl Wolff /Bachof/Stober Verwaltungrecht I, M?chen 1999, 11 .Aufl</p>
論文頁數	
附註	
全文點閱次數	
資料建置時間	
轉檔日期	
全文檔存取記錄	
異動記錄	M admin Y2008.M7.D3 23:18 61.59.161.35