

2016年

# 国家司法考试 名师真题精讲

—— 行政法与行政诉讼法 ——

陈 鹏 编著



中国政法大学出版社

2016年

# 国家司法考试 名师真题精讲

行政法与行政诉讼法

陈 鹏 编著



中国政法大学出版社

2016·北京

- 声 明
1. 版权所有, 侵权必究。
  2. 如有缺页、倒装问题, 由出版社负责退换。

### 图书在版编目(CIP)数据

行政法与行政诉讼法/陈鹏编著. —北京: 中国政法大学出版社, 2016. 1  
2016 年国家司法考试名师真题精讲  
ISBN 978-7-5620-6581-4

I. ①行… II. ①陈… III. ①行政法—中国—法律工作者—资格考试—题解②行政诉讼法—中国—法律工作者—资格考试—题解 IV. ①D922. 1-44②D925. 3-44

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2016)第 013295 号

---

- 出版者 中国政法大学出版社  
地 址 北京市海淀区西土城路 25 号  
邮寄地址 北京 100088 信箱 8034 分箱 邮编 100088  
网 址 <http://www.cuplpress.com> (网络实名: 中国政法大学出版社)  
电 话 010-58908285(总编室) 58908433(编辑部) 58908334(邮购部)  
承 印 北京华正印刷有限公司  
开 本 787mm×1092mm 1/16  
印 张 9  
字 数 230 千字  
版 次 2016 年 1 月第 1 版  
印 次 2016 年 1 月第 1 次印刷  
定 价 16.00 元

## 序 言

历年真题对于司法考试复习的重要性无需赘言，几乎所有准备司法考试的学员均会将真题作为司考复习的必备材料。然如何合理使用真题，使其对司考复习达到最大助力尤为关键，但并非所有学员均明了真题使用之方法。建议学员在真题的使用上注意两个方面：第一，技巧上的使用：①熟悉出题模式，揣测命题人出题意图，来提高选题、答题的正确率；②使用真题进行考前模拟，来检测自身对于考试时间把握及对试题的整体把握。第二，知识上的使用即二次构建体系。通过之前对相关知识点的掌握，在已经构建了的司考知识体系基础上，使用真题进行考点定位（对原知识体系的加强掌握）、考点区分（高频考点与低频考点区分、已清晰掌握考点与之前复习未涉及考点及仅模糊记忆考点的区分等对应区分），厘清自己的复习情况，二次建构接下来复习的司考知识体系。由此，每使用一遍真题，便能更加娴熟地在技巧上把握做题时间及做题技巧，也能在知识体系上不断重构自己应着重复习的体系。诚心希望广大学员理解并落实真题的合理使用方法，为自己的司考复习之路助力。

本书对真题的解析实行“考点—真题—题中重点知识阐释—知识点与真题结合展开分析”的解析模式，在每一重要考点下，列举2009年到2015年间的典型对应真题。既关注对知识点本身的阐释，也关注通过历年真题来分析命题人针对特定知识点的出题模式，在具体题目解析中，已力争做到每项均有详细的解释与论证。对该书的“多阶段化”（基础知识巩固阶段、强化阶段乃至最后的冲刺阶段对常错易错题的复习）使用定会有助于学员对司法考试中行政法题目的把握。

本书撰写初衷是不仅使其成为练习行政法历年真题的练习册及提供解析的答案样本，还能使该书成为读者在学习行政法司考教材基础上又一次构建行政法内容整体框架、重构司考恒重点及新考点体系的武器，希望读者在使用本书过程中切实达成这一目的。书中若存有错漏之处，欢迎指正。

陈 鹏

2016年2月于北京

## 目 录

|                          |    |
|--------------------------|----|
| 第一章 行政法的基本原则 .....       | 1  |
| 考点1 合法行政原则 .....         | 1  |
| 考点2 合理行政原则 .....         | 2  |
| 考点3 诚实守信原则 .....         | 4  |
| 考点4 程序正当原则 .....         | 5  |
| 考点5 高效便民原则 .....         | 6  |
| 考点6 权责统一原则 .....         | 7  |
| 第二章 行政主体 .....           | 8  |
| 考点1 国务院行政机构设置和编制管理 ..... | 8  |
| 考点2 地方行政机构设置和编制管理 .....  | 10 |
| 考点3 公务员职位、职务和级别 .....    | 12 |
| 考点4 公务员的权利和义务 .....      | 13 |
| 考点5 公职的取得 .....          | 13 |
| 考点6 公职的履行 .....          | 16 |
| 考点7 公职的退出 .....          | 17 |
| 第三章 抽象行政行为 .....         | 19 |
| 考点1 行政法规 .....           | 19 |
| 考点2 行政规章 .....           | 20 |
| 第四章 具体行政行为概述 .....       | 25 |
| 考点1 具体行政行为的分类 .....      | 25 |
| 考点2 具体行政行为的成立与生效 .....   | 25 |
| 第五章 行政许可法 .....          | 29 |
| 考点1 行政许可的设定 .....        | 29 |
| 考点2 行政许可的实施机关 .....      | 29 |
| 考点3 行政许可的实施程序 .....      | 30 |
| 考点4 行政许可的费用 .....        | 32 |
| 考点5 行政许可的监督检查 .....      | 32 |
| 第六章 行政处罚法 .....          | 36 |
| 考点1 行政处罚的种类和设定 .....     | 36 |
| 考点2 行政处罚的决定和执行程序 .....   | 37 |
| 考点3 治安管理处罚法处罚程序 .....    | 40 |
| 第七章 行政强制法 .....          | 47 |
| 考点1 行政强制措施 .....         | 47 |
| 考点2 行政强制执行 .....         | 51 |

|                          |     |
|--------------------------|-----|
| 第八章 行政公开 .....           | 55  |
| 考点1 政府信息公开的组织机构 .....    | 55  |
| 考点2 政府信息公开的范围 .....      | 56  |
| 考点3 政府信息公开的方式和程序 .....   | 57  |
| 第九章 行政复议法 .....          | 64  |
| 考点1 行政复议的受案范围 .....      | 64  |
| 考点2 行政复议参加人和行政复议机关 ..... | 64  |
| 考点3 行政复议的申请 .....        | 66  |
| 考点4 行政复议的审理 .....        | 67  |
| 考点5 行政复议的决定 .....        | 69  |
| 第十章 行政诉讼法 .....          | 72  |
| 考点1 行政诉讼的受案范围 .....      | 72  |
| 考点2 行政诉讼的管辖 .....        | 76  |
| 考点3 行政诉讼的参加人 .....       | 79  |
| 考点4 行政诉讼程序 .....         | 85  |
| 考点5 行政诉讼的证据 .....        | 91  |
| 考点6 行政诉讼的法律适用 .....      | 97  |
| 考点7 行政诉讼的裁判和执行 .....     | 100 |
| 第十一章 国家赔偿法 .....         | 107 |
| 考点1 行政赔偿 .....           | 107 |
| 考点2 刑事赔偿 .....           | 109 |
| 考点3 国家赔偿的方式和标准 .....     | 116 |
| 第十二章 主观题部分 .....         | 119 |
| 主观题一 .....               | 119 |
| 主观题二 .....               | 121 |
| 主观题三 .....               | 123 |
| 主观题四 .....               | 127 |
| 主观题五 .....               | 130 |
| 主观题六 .....               | 131 |
| 主观题七 .....               | 134 |

## 第一章 行政法的基本原则

### 考点1 合法行政原则

1. 依法行政是法治国家对政府行政活动提出的基本要求，而合法行政则是依法行政的根本。下列哪些做法违反合法行政的要求？<sup>〔1〕</sup>（2011年·卷二·78题）

- A. 因蔬菜价格上涨销路看好，某镇政府要求村民拔掉麦子改种蔬菜
- B. 为解决残疾人就业难，某市政府发布《促进残疾人就业指导意见》，对录用残疾人达一定数量的企业予以奖励
- C. 孙某受他人胁迫而殴打他人致轻微伤，某公安局决定对孙某从轻处罚
- D. 某市政府发布文件规定，外地物流公司到本地运输货物，应事前得到当地交通管理部门的准许，并缴纳道路特别通行费

#### 【考点】合法行政原则

【解析】合法行政原则是指行政机关的职权和行使职权产生的权利义务必须以法律规定为依据，行政机关的法律能力和行政职权应当来自法律的授权。其包括两项子原则，即法律优先原则和法律保留原则，前者要求行政机关实施行政管理，应当依照法律、法规、规章的规定进行，禁止行政机关违反现行有效的法律规定；后者要求行政机关活动应当以明确的法律授权为前提和基础，法无授权即禁止。选项A中某镇政府以蔬菜价格上涨销路看好为由强制村民拔掉麦子改种蔬菜，干涉了村民的自由，属于违法行为。所以A项应选。

行政奖励，是指行政主体为了表彰先进、激励后进，充分调动和激发人们的积极性和创造性，依照法定条件和程序，对为国家、人民和社会作出突出贡献或者模范地遵纪守法的行政相对人，给予物质或者精神的奖励的行政行为。选项B中某市政府为解决残疾人就业难发布《促进残疾人就业指导意见》，对录用残疾人达一定数量的企业予以奖励，是运用行政奖励的方式进行国家行政管理的重要方式。行政奖励具有行政指导属性，以行政相对人自愿遵守为条件。因此某市政府《促进残疾人就业指导意见》无行政强制力，没有违反法律规定。所以B项不应选。

《治安管理处罚法》第19条规定，违反治安管理有下列情形之一的，减轻处罚或者不予处罚：（1）情节特别轻微的；（2）主动消除或者减轻违法后果，并取得被侵害人谅解的；（3）出于他人胁迫或者诱骗的；（4）主动投案，向公安机关如实陈述自己的违法行为的；（5）有立功表现的。因此，选项C中孙某受他人胁迫而殴打他人致其轻微伤，应对其减轻或者免除处罚，某公安局决定对孙某从轻处罚，属于违法行为。所以C项应选。

《行政许可法》第15条第2款规定，地方性法规和省、自治区、直辖市人民政府规章，不得设定应当由国家统一确定的公民、法人或者其他组织的资格、资质的行政许可；不得设定企业或者其他组织的设立登记及其前置性行政许可。其设定的行政许可，不得限制其

〔1〕【答案】ACD

他地区的个人或者企业到本地区从事生产经营和提供服务,不得限制其他地区的商品进入本地区市场。选项D中某市政府发布文件要求外地物流公司到本地运输货物,应事前得到当地交通管理部门的准许,并缴纳道路特别通行费的规定,违反了不得限制其他地区产品进入本地区的规定,属于违法行为。所以D项应选。

综上所述,本题的答案为ACD。

2. 合法行政是行政法的重要原则。下列哪些做法违反了合法行政要求?<sup>[1]</sup>(2013年·卷二·76题)

- A. 某规章规定行政机关对行政许可事项进行监督时,不得妨碍被许可人正常的生产经营活动
- B. 行政机关要求行政处罚听证申请人承担组织听证的费用
- C. 行政机关将行政强制措施权委托给另一行政机关行使
- D. 行政机关对行政许可事项进行监督时发现直接关系公共安全、人身健康的重要设备存在安全隐患,责令停止使用和立即改正

【考点】合法行政原则

【解析】根据《行政许可法》第16条第4款规定,法规、规章对实施上位法设定的行政许可作出的具体规定,不得增设行政许可;对行政许可条件作出的具体规定,不得增设违反上位法的其他条件。《行政许可法》第63条规定,行政机关实施监督检查,不得妨碍被许可人正常的生产经营活动,不得索取或者收受被许可人的财物,不得谋取其他利益。某规章规定行政机关对行政许可事项进行监督时,不得妨碍被许可人正常的生产经营活动,不违反上位法,符合法律规定。所以,A项表述正确,不选。

根据《行政处罚法》第42条第1款规定,行政机关作出责令停产停业、吊销许可证或者执照、较大数额罚款等行政处罚决定之前,应当告知当事人有要求举行听证的权利;当事人要求听证的,行政机关应当组织听证。当事人不承担行政机关组织听证的费用。所以,B选项中,行政机关要求行政处罚听证申请人承担组织听证的费用,违反了当事人不承担行政机关组织听证的费用要求,与合法行政要求相抵触,当选。

根据《行政强制法》第22条规定,查封、扣押应当由法律、法规规定的行政机关实施,其他任何行政机关或者组织不得实施。《行政强制法》第29条第1款规定:冻结存款、汇款应当由法律规定的行政机关实施,不得委托给其他行政机关或者组织;其他任何行政机关或者组织不得冻结存款、汇款。行政机关不得将行政强制措施权委托另一行政机关行使。所以,C项违反了合法行政的要求,当选。

根据《行政许可法》第60条规定,上级行政机关应当加强对下级行政机关实施行政许可的监督检查,及时纠正行政许可实施中的违法行为。行政机关对行政许可事项进行监督时发现存在安全隐患,应责令及时纠正。D项中行政机关对行政许可事项进行监督时发现直接关系公共安全、人身健康的重要设备存在安全隐患,责令停止使用和立即改正,符合合法行政的要求,所以D不选。

## 考点2 合理行政原则

1. 关于行政法的比例原则,下列哪一说法是正确的?<sup>[2]</sup>(2010年·卷二·39题)

[1] 【答案】BC

[2] 【答案】D

- A. 是权责统一原则的基本内容之一      B. 主要适用于羁束行政行为  
C. 是合法行政的必然要求                  D. 属于实质行政法治范畴

**【考点】** 比例原则

**【解析】** 行政法的比例原则, 又称“禁止过分”原则。行政权的行使虽为达成行政目的所必需, 但给公民造成不利影响, 不能超过目的所要求的价值的范围, 必须在侵害人民权益最小的范围内行使。其属于合理行政原则的范畴。A 项为权责统一原则, C 项为合法行政原则, 故 AC 选项说法错误。比例原则主要是对行政机关行使裁量权的限制, 即主要针对的是裁量性行政行为, 而不是羁束性行政行为。故 B 选项说法错误。合理行政原则与合法行政原则注重形式正义不同, 其追求公正、权利、平等、正义, 属于实质行政法治范畴。故 D 选项正确。

2. 合理行政是依法行政的基本要求之一。下列哪些做法体现了合理行政的要求?<sup>〔1〕</sup>  
(2012 年·卷二·78 题)

- A. 行政机关在作出重要决定时充分听取公众的意见  
B. 行政机关要平等对待行政管理相对人  
C. 行政机关行使裁量权所采取的措施符合法律目的  
D. 非因法定事由并经法定程序, 行政机关不得撤销已生效的行政决定

**【考点】** 合理行政原则、程序正当原则和诚实守信原则

**【解析】** 合理行政原则是行政法的基本原则之一, 属于实质行政法治的范畴。它主要包括以下三个子原则: (1) 公平公正对待原则, 即行政机关应当平等对待行政管理相对方, 同等情况同等对待, 不同情况不同对待, 不偏私、不歧视。(2) 考虑相关因素原则, 即行政机关在行政管理过程中, 应当考虑符合立法授权目的的各种因素, 不得考虑不相关因素。(3) 比例原则, 它包括三个方面的要求: ①合目的性, 是指行政机关行使裁量权所采取的具体措施必须符合法律目的; ②必要性, 是指行政机关所选择的具体措施和手段应当为法律所必需, 结果和手段之间存在正当性; ③损害最小, 即行政机关在可以采用多种方式实现某一行政目的时, 应当采用对当事人权益损害最小的方式。本题中, 选项 B 属于公平公正对待原则, 选项 C 属于比例原则, 都属于合理行政原则的内容; 而选项 A 是程序正当原则的要求, 选项 D 是诚实守信原则的要求。

综上所述, 本题的答案为 BC。

3. 廖某在某镇沿街路边搭建小棚经营杂货, 县建设局下发限期拆除通知后强制拆除, 并对廖某作出罚款 2 万元的处罚。廖某起诉, 法院审理认为廖某所建小棚未占用主干道, 其违法行为没有严重到既需要拆除又需要实施顶格处罚的程度, 判决将罚款改为 1000 元。法院判决适用了下列哪些原则?<sup>〔2〕</sup> (2014 年·卷二·78 题)

- A. 行政公开      B. 比例原则      C. 合理行政      D. 诚实守信

**【考点】** 合理行政原则、程序正当原则和诚实守信原则

**【解析】** 行政公开原则属于程序正当原则。行政公开原则, 是指除涉及国家秘密、商业秘密、个人隐私的外, 行政机关应当通过一定形式向社会公开行政活动的信息, 以实现公民的知情权。

〔1〕 **【答案】** BC

〔2〕 **【答案】** BC

合理行政原则是行政法的基本原则之一,属于实质行政法治的范畴。它主要包括以下三个子原则:(1)公平公正对待原则,即行政机关应当平等对待行政管理相对方,同等情况同等对待,不同情况不同对待,不偏私、不歧视。(2)考虑相关因素原则,即行政机关在行政管理过程中,应当考虑符合立法授权目的的各种因素,不得考虑不相关因素。(3)比例原则,它包括三个方面的要求:①合目的性,是指行政机关行使裁量权所采取的具体措施必须符合法律目的;②必要性,是指行政机关所选择的具体措施和手段应当为法律所必需,结果和手段之间存在正当性;③损害最小,即行政机关在可以采用多种方式实现某一行政目的时,应当采用对当事人权益损害最小的方式。

诚实信用原则,包括以下两个子原则:(1)行政信息真实原则,即行政机关公布的信息应当全面、准确、真实。(2)保护公民信赖利益原则。其包括以下内容:①非因法定事由并经法定程序,行政机关不得撤销、变更已经生效的行政决定;②因国家利益、公共利益或者其他法定事由需要撤回或者变更行政决定的,应当依照法定权限和程序进行,并对行政相对人因此受到的财产损失依法予以补偿;③行政机关违反法定程序或非因法定事由违法撤销已经生效的行政决定,对行政相对人因此受到的财产损失应依法予以赔偿。

本题中,法院衡量了廖某违法行为的危害后果,判决将县建设局对廖某的罚款2万元变更为1000元,是比例原则的适用。所以,法院的变更判决适用了比例原则和合理行政原则。所以BC当选,CD不选。

### 考点3 诚实守信原则

1. 某县政府发布通知,对直接介绍外地企业到本县投资的单位和个人按照投资项目实际到位资金金额的千分之一奖励。经张某引荐,某外地企业到该县投资500万元,但县政府拒绝支付奖励金。县政府的行为不违反下列哪些原则或要求?<sup>[1]</sup>(2013年·卷二·78题)

- A. 比例原则
- B. 行政公开
- C. 程序正当
- D. 权责一致

【考点】诚实守信原则

【解析】诚实信用原则,包括以下两个子原则:(1)行政信息真实原则,即行政机关公布的信息应当全面、准确、真实。(2)保护公民信赖利益原则。其包括以下内容:①非因法定事由并经法定程序,行政机关不得撤销、变更已经生效的行政决定;②因国家利益、公共利益或者其他法定事由需要撤回或者变更行政决定的,应当依照法定权限和程序进行,并对行政相对人因此受到的财产损失依法予以补偿;③行政机关违反法定程序或非因法定事由违法撤销已经生效的行政决定,对行政相对人因此受到的财产损失应依法予以赔偿。

本题中,县政府拒绝向张某支付招商引资奖励金,属于行政机关违反法定程序或者非因法定事由违法撤销已经生效的行政决定,县政府的行为违反了保护公民信赖利益原则。所以县政府的行为是对诚实守信原则的违反。其行为不违反比例原则、行政公开原则、程序正当原则和权责一致原则,因此ABCD当选。

2. 行政机关公开的信息应当准确,是下列哪一项行政法原则的要求?<sup>[2]</sup>(2015年·卷

[1] 【答案】ABCD

[2] 【答案】C

二·43题)

- A. 合理行政  
C. 诚实守信

- B. 高效便民  
D. 程序正当

【考点】诚实守信原则

【解析】合理行政原则是指行政机关行使行政权力应当客观、适度、符合理性。包括以下三项子原则：(1) 公平公正对待；(2) 考虑相关因素；(3) 比例原则。

高效便民原则是指：(1) 行政机关应当积极履行法定职责，禁止作为或者不完全作为。遵守法定时限，禁止不合理迟延。(2) 行政机关在行政活动中增加当事人的程序性负担的，是行政侵权行为。

诚实信用原则，包括以下两个子原则：(1) 行政信息真实原则，即行政机关公布的信息应当全面、准确、真实。(2) 保护公民信赖利益原则。其包括以下内容：①非因法定事由并经法定程序，行政机关不得撤销、变更已经生效的行政决定；②因国家利益、公共利益或者其他法定事由需要撤回或者变更行政决定的，应当依照法定权限和程序进行，并对行政相对人因此受到的财产损失依法予以补偿；③行政机关违反法定程序或非因法定事由违法撤销已经生效的行政决定，对行政相对人因此受到的财产损失应依法予以赔偿。

程序正当原则包括以下三项子原则：(1) 行政公开：除涉及国家秘密、商业秘密和个人隐私外，行政机关实施行政管理应当公开，以实现公民的知情权。(2) 公众参与权：行政机关作出重要规定和决定，尤其是作出对公民不利决定时，应听取公民的意见。包括获得通知权、参与权、表达权和监督权。(3) 回避原则：行政机关在行使职权和履行职责过程中，与相对人存在利害关系时，应当回避。

本题中，行政机关公开的信息应当准确是诚实守信原则中行政机关公布的信息应当全面、准确、真实的要求。所以 C 项当选。

#### 考点4 程序正当原则

1. 程序正当是行政法的基本原则。下列哪些选项是程序正当要求的体现？<sup>〔1〕</sup> (2012年·卷二·77题)

- A. 实施行政管理活动，注意听取公民、法人或其他组织的意见  
B. 对因违法行政给当事人造成的损失主动进行赔偿  
C. 严格在法律授权的范围内实施行政管理活动  
D. 行政执法中要求与其管理事项有利害关系的公务员回避

【考点】程序正当原则、权责统一原则和合法行政原则

【解析】程序正当原则包括以下三项子原则：(1) 行政公开：除涉及国家秘密、商业秘密和个人隐私外，行政机关实施行政管理应当公开，以实现公民的知情权。(2) 公众参与权：行政机关作出重要规定和决定，尤其是作出对公民不利决定时，应听取公民的意见。包括获得通知权、参与权、表达权和监督权。(3) 回避原则：行政机关在行使职权和履行职责过程中，与相对人存在利害关系时，应当回避。

本题中，选项 A 属于公众参与原则，选项 D 属于回避原则，都属于程序正当原则的要求；选项 B 属于权责统一原则，选项 C 属于合法行政原则。权责统一原则是指行政机关违

〔1〕【答案】AD

法或者不当行使职权,应当依法承担法律责任,实现行政权力和法律责任的统一。合法行政原则要求严格在法律授权的范围内实施行政管理活动,不得与上位法相抵触。

综上所述,本题的答案为AD。

2. 程序正当是当代行政法的基本原则,遵守程序是行政行为合法的要求之一。下列哪些做法违背了这一要求?<sup>[1]</sup> (2014年·卷二·77题)

- A. 某环保局对当事人的处罚听证,由本案的调查人员担任听证主持人
- B. 某县政府自行决定征收基本农田35公顷
- C. 某公安局拟给予甲拘留10日的治安处罚,告知其可以申请听证
- D. 乙违反治安管理的事实清楚,某公安派出所当场对其作出罚款500元的处罚决定

【考点】程序正当原则

【解析】根据《行政处罚法》第42条第1款第4项规定,听证由行政机关指定的非本案调查人员主持;当事人认为主持人与本案有直接利害关系的,有权申请回避。

程序正当原则包括以下三项子原则:(1)行政公开:除涉及国家秘密、商业秘密和个人隐私外,行政机关实施行政管理应当公开,以实现公民的知情权。(2)公众参与权:行政机关作出重要规定和决定,尤其是作出对公民不利决定时,应听取公民的意见。包括获得通知权、参与权、表达权和监督权。(3)回避原则:行政机关在行使职权和履行职责过程中,与相对人存在利害关系时,应当回避。本题中,某环保局对当事人的处罚听证,由本案的调查人员担任听证主持人,违反了程序正当原则中的回避原则。所以A选项当选。

根据《土地管理法》第45条第1款规定,征收下列土地的,由国务院批准:(1)基本农田;(2)基本农田以外的耕地超过三十五公顷的;(3)其他土地超过七十公顷的。某县政府对于基本农田35公顷的征收,没有法律授权,违反了合法行政原则,而不是违反程序正当原则。所以B选项不当选。

《行政处罚法》以及《治安管理处罚法》并没有规定行政拘留可以适用听证告知甲可以申请听证的行为违法,违反合法行政原则,而并不是违反程序正当原则。

根据《治安管理处罚法》第100条规定,违反治安管理行为事实清楚、证据确凿,处警告或者200元以下罚款的,可以当场作出治安管理处罚决定。本题中,某公安派出所对乙作出罚款500元的行政处罚决定,不可以当场作出。其当场作出行为极可能限制了行政相对人乙的公众参与权,违反程序正当原则。

综上所述,本题的答案为AD。

## 考点5 高效便民原则

1. 高效便民是行政管理的基本要求,是服务型政府的具体体现。下列哪些选项体现了这一要求?<sup>[2]</sup> (2014年·卷二·76题)

- A. 简化行政机关内部办理行政许可流程
- B. 非因法定事由并经法定程序,行政机关不得撤回和变更已生效的行政许可
- C. 对办理行政许可的当事人提出的问题给予及时、耐心的答复
- D. 对违法实施行政许可给当事人造成侵害的执法人员予以责任追究

[1] 【答案】AD

[2] 【答案】AC

【考点】高效便民原则、诚实守信原则和权责一致原则

【解析】高效便民原则是针对行政活动的效率所提出的要求，因为法治政府，其行为既应当是合法的，也应当是有效的。高效便民原则具体包括两项子原则：（1）行政效率，即行政机关应当积极履行其法定职责，禁止不作为或者不完全作为。遵守法定时限，禁止不合理迟延。（2）便利当事人，即行政机关应当尽可能减少当事人的程序性负担，节约当事人的办事成本。本题中，B是诚实守信原则的要求，D是权责一致原则的要求。简化行政机关内部办理行政许可流程和对办理行政许可的当事人提出的问题给予及时、耐心的答复是便利当事人原则的体现，所以AC当选。

### 考点6 权责统一原则

权责一致是行政法的基本要求。下列哪些选项符合权责一致的要求？<sup>〔1〕</sup>（2013年·卷二·77题）

- A. 行政机关有权力必有责任
- B. 行政机关作出决定时不得考虑不相关因素
- C. 行政机关行使权力应当依法接受监督
- D. 行政机关依法履行职责，法律、法规应赋予其相应的执法手段

【考点】权责统一原则、合理行政原则

【解析】权责统一原则的包括两项子原则：（1）行政责任原则，行政机关违法或不当行使权利，应当依法承担法律责任。（2）行政效能原则，是指行政机关依法履行管理职责，要拥有法律、法规赋予其相应的强制执法手段，用国家强制力做保障，行使行政优益权，保证政令有效。所以，AD项正确。行政机关作出决定时不得考虑不相关因素是行政合理性原则的体现。所以，B选项错误。行政机关行使权力应当依法接受监督，承担法律责任，是行政责任原则的要求。所以，C选项正确。

〔1〕【答案】ACD

## 第二章 行政主体

### 考点1 国务院行政机构设置和编制管理

1. 下列哪些事项属于国务院行政机构编制管理的内容?<sup>〔1〕</sup>(2009年·卷二·83题)

- A. 机构的名称
- B. 机构的职能
- C. 机构人员的数量定额
- D. 机构的领导职数

【考点】国务院行政机构的编制管理

【解析】《国务院行政机构设置和编制管理条例》第9条第1款第2项规定，设立国务院组成部门、国务院直属机构、国务院办事机构和国务院组成部门管理的国家行政机构的方案，应当包括下列事项：(二)机构的类型、名称和职能。所以AB项不选。

《国务院行政机构设置和编制管理条例》第17条作了明确规定，国务院行政机构的编制依据职能配置和职位分类，按照精简的原则确定。前款所称编制，包括人员的数量定额和领导职数。而选项C“机构人员的数量定额”和选项D“机构的领导职数”是编制管理的内容。所以CD项当选。

2. 国务院某部拟合并处级内设机构。关于机构合并，下列哪一说法是正确的?<sup>〔2〕</sup>(2010年·卷二·40题)

- A. 该部决定，报国务院机构编制管理机关备案
- B. 该部提出方案，报国务院机构编制管理机关批准
- C. 国务院机构编制管理机关决定，报国务院备案
- D. 国务院机构编制管理机关提出方案，报国务院决定

【考点】国务院行政机构设置和编制管理

【解析】《国务院行政机构设置和编制管理条例》第14条规定，国务院行政机构的司级内设机构的增设、撤销或者合并，经国务院机构编制管理机关审核方案，报国务院批准，国务院行政机构的处级内设机构的设立、撤销或者合并，由国务院行政机构根据国家有关规定决定，按年度报国务院机构编制管理机关备案。所以A选项正确，BCD选项错误。

3. 国家禁毒委员会为国务院议事协调机构。关于该机构，下列哪一说法是正确的?<sup>〔3〕</sup>(2011年·卷二·40题)

- A. 撤销由国务院机构编制管理机关决定
- B. 可以规定行政措施
- C. 议定事项经国务院同意，由有关的行政机构按各自的职责负责办理
- D. 可以设立司、处两级内设机构

〔1〕【答案】CD

〔2〕【答案】A

〔3〕【答案】C

**【考点】国务院议事协调机构**

**【解析】**根据《国务院行政机构设置和编制管理条例》第11条规定，国务院议事协调机构的设立、撤销或者合并，由国务院机构编制管理机关提出方案，报国务院决定。因此，国务院议事协调机构的设立、撤销或者合并的决定权均属于国务院。所以，选项A错误。

根据《国务院行政机构设置和编制管理条例》第6条第7款规定，国务院议事协调机构议定的事项，经国务院同意，由有关的行政机构按照各自的职责负责办理。在特殊或者紧急的情况下，经国务院同意，国务院议事机构可以规定临时性的行政管理措施。因此，国务院议事协调机构经国务院同意可以规定临时性的行政管理措施，而不能规定行政措施，所以选项B错误。议定事项经国务院同意，由有关的行政机构按各自的职责负责办理，所以选项C说法正确。

根据《国务院行政机构设置和编制管理条例》第20条规定，国务院议事协调机构不单独确定编制，所需要的编制由承担具体工作的国务院行政机构解决。所以，选项D错误。

综上所述，本题的正确答案为C项。

4. 国家海洋局为国务院组成部门管理的国家局。关于国家海洋局，下列哪一说法是正确的？<sup>〔1〕</sup>（2013年·卷二·44题）

- A. 有权制定规章
- B. 主管国务院的某项专门业务，具有独立的行政管理职能
- C. 该局的设立由国务院编制管理机关提出方案，报国务院决定
- D. 该局增设司级内设机构，由国务院编制管理机关审核批准

**【考点】国务院部门管理的国家局**

**【解析】**有规章制定权的是国务院组成部门、直属机构、直属特设机构和直属事业单位中的证监会、银监会、保监会、社保基金理事会、气象局、档案局和地震局。国家海洋局属于部门管理的国家局具有行政主体资格，但没有规章的制定权。所以，A项错误。

根据《国务院行政机构设置和编制管理条例》第6条第6款规定，国务院组成部门管理的国家行政机构由国务院组成部门管理，主管特定业务，行使行政管理职能。本题中，国家海洋局主管国务院的某项专门业务，具有独立的行政管理职能，说法错误，所以B错误。

根据《国务院行政机构设置和编制管理条例》第8条规定，国务院直属机构、国务院办事机构和国务院组成部门管理的国家行政机构的设立、撤销或者合并由国务院机构编制管理机关提出方案，报国务院决定。国家海洋局属于部门管理的国家行政机构，它的设立需要由国务院机构编制机关提出方案，报国务院决定。所以，C项正确。

根据《国务院行政机构设置和编制管理条例》第14条第1款规定，国务院行政机构的司级内设机构的增设、撤销或者合并，经国务院机构编制管理机关审核方案，报国务院批准。国家海洋局增设司级内设机构，由国务院编制管理机关审核，报国务院批准。所以，D项说法错误。

5. 国家税务总局为国务院直属机构。就其设置及编制，下列哪一说法是正确的？<sup>〔2〕</sup>（2014年·卷二·43题）

〔1〕【答案】C

〔2〕【答案】B

- A. 设立由全国人大及其常委会最终决定
- B. 合并由国务院最终决定
- C. 编制的增加由国务院机构编制管理机关最终决定
- D. 依法履行国务院基本的行政管理职能

【考点】国务院机构设置

【解析】根据《国务院行政机构设置与编制管理条例》第8条规定，国务院直属机构、国务院办事机构和国务院组成部门管理的国家行政机构的设立、撤销或者合并由国务院机构编制管理机关提出方案，报国务院决定。本题中，设立由全国人大及其常委会最终决定说法错误，所以A错误。合并由国务院最终决定说法正确，所以B正确。

《国务院行政机构设置与编制管理条例》第19条规定，国务院行政机构增加或者减少编制，由国务院机构编制管理机关审核方案，报国务院批准。本题中编制的增加由国务院机构编制管理机关最终决定说法错误，所以C错误。

《国务院行政机构设置与编制管理条例》第6条第4项规定，国务院直属机构主管国务院的某项专门业务，具有独立的行政管理职能。国家税务总局履行某项专项职能，而非基本职能，所以D错误。

## 考点2 地方行政机构设置和编制管理

1. 关于地方政府机构设置和编制管理，下列哪一选项是正确的？<sup>〔1〕</sup>（2009年·卷二·50题）

- A. 政府机构编制管理机关实行省以下垂直管理体制
- B. 地方政府在设置机构时应当充分考虑财政的供养能力
- C. 县级以上政府的行政机构可以要求下级政府设立与其业务对口的行政机构
- D. 地方事业单位机构设置和编制管理办法，由国务院机构编制管理机关审核发布

【考点】地方政府机构设置和编制管理

【解析】根据《地方各级人民政府机构设置和编制管理条例》第4条规定，地方各级人民政府的机构编制工作，实行中央统一领导、地方分级管理的体制。本级人民政府对本级政府机构编制管理机关进行领导。同时该法第5条规定，县级以上各级人民政府机构编制管理机关应当按照管理权限履行管理职责，并对下级机构编制工作进行业务指导和监督。上下政府的机构编制管理机关是业务指导和监督的关系。本题中，政府机构编制管理机关实行省以下垂直管理体制说法错误。所以，选项A错误。

《地方各级人民政府机构设置和编制管理条例》第6条规定，依照国家规定的程序设置的机构和核定的编制，是录用、聘用，调配工作人员、配备领导成员和核拨经费的依据。县级以上各级人民政府应当建立机构编制、人员工资与财政预算相互制约的机制，在设置机构、核定编制时，应当充分考虑财政的供养能力。机构实有人员不得突破规定的编制。禁止擅自设置机构和增加编制。对擅自设置机构和增加编制的，不得核拨财政资金或者挪用其他资金安排其经费。所以，选项B正确。

《地方各级人民政府机构设置和编制管理条例》第7条规定，县级以上各级人民政府行政机构不得干预下级人民政府行政机构的设置和编制管理工作，不得要求下级人民政府设

〔1〕【答案】B

立与其业务对口的行政机构。本题中，县级以上政府的行政机构可以要求下级政府设立与其业务对口的行政机构说法错误。所以，选项 C 错误。

《地方各级人民政府机构编制管理条例》第 29 条规定，地方的事业单位机构和编制管理办法，由省、自治区、直辖市人民政府机构编制管理机关拟定，报国务院机构编制管理机关审核后，由省、自治区、直辖市人民政府发布。事业编制的全国性标准由国务院机构编制管理机关会同国务院财政部门和其他有关部门制定。本题中，地方事业单位机构和编制管理办法，由国务院机构编制管理机关审核发布说法错误。所以，选项 D 错误。

综上所述，本题的正确答案为 B 项。

2. 甲市为乙省政府所在地的市。关于甲市政府行政机构设置和编制管理，下列说法正确的是：〔1〕(2011 年·卷二·98 题)

- A. 在一届政府任期内，甲市政府的工作部门应保持相对稳定
- B. 乙省机构编制管理机关与甲市机构编制管理机关为上下级领导关系
- C. 甲市政府的行政编制总额，由甲市政府提出，报乙省政府批准
- D. 甲市政府根据调整职责的需要，可以在行政编制总额内调整市政府有关部门的行政编制

【考点】地方政府机构设置与编制管理

【解析】根据《地方各级人民政府机构编制管理条例》第 8 条规定，地方各级人民政府行政机构应当以职责的科学配置为基础，综合设置，做到职责明确、分工合理、机构精简、权责一致，决策和执行相协调。地方各级人民政府行政机构应当根据履行职责的需要，适时调整。但是，在一届政府任期内，地方各级人民政府的工作部门应当保持相对稳定。本题中，在一届政府任期内，甲市政府的工作部门应保持相对稳定说法正确。所以，选项 A 正确。

《地方各级人民政府机构编制管理条例》第 5 条规定，县级以上各级人民政府机构编制管理机关应当按照管理权限履行管理职责，并对下级机构编制工作进行业务指导和监督。所以，上级编制管理机关与下级编制管理机关为业务指导和监督关系，而不是上下级领导关系。选项 B 错误。

《地方各级人民政府机构编制管理条例》第 16 条规定，地方各级人民政府的行政编制总额，由省、自治区、直辖市人民政府提出，经国务院机构编制管理机关审核后，报国务院批准。本题中，甲市政府的行政编制总额，应由省、自治区、直辖市人民政府提出，经国务院机构编制管理机关审核后，报国务院批准，选项 C 错误。

《地方各级人民政府机构编制管理条例》第 18 条规定，地方各级人民政府根据调整职责的需要，可以在行政编制总额内调整本级人民政府有关部门的行政编制。但是，在同一个行政区域不同层级之间调配使用行政编制的，应当由省、自治区、直辖市人民政府机构编制管理机关报国务院机构编制管理机关审批。本题中，甲市政府根据调整职责的需要，可以在行政编制总额内调整市政府有关部门的行政编制说法正确。所以，选项 D 正确。

综上所述，本题的答案为 AD。

〔1〕【答案】AD