

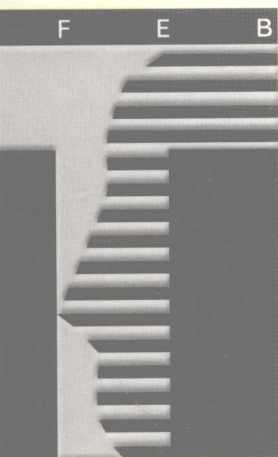
行政法与行政诉讼法

高等教育自学考试同步辅导 / 同步训练

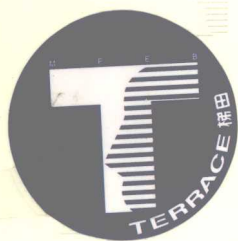
全国高等教育自学考试指定教材辅导用书

蒋建新 / 主编

律师专业(专科)



新世



全国高等教育自学考试指定教材辅导用书

高等教育自学考试同步辅导/同步训练

行政法与行政诉讼法

主 编 蒋建新



新世界出版社

图书在版编目(CIP)数据

行政法与行政诉讼法/蒋建新主编. —北京:新世界出版社,2002

(高等教育自学考试同步辅导·同步训练)

ISBN 7-80005-939-1

I. 行… II. 蒋… III. ①行政法—中国—高等教育—自学考试—自学参考资料②行政诉讼法—中国—高等教育—自学考试—自学参考资料 IV. ①D922.1②D925.3

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 094198 号

行政法与行政诉讼法

作 者:蒋建新/主编

策 划:北京梯河教育研究院

责任编辑:力 强

封面设计:田 健

责任印制:黄厚清

出版发行:新世界出版社

社 址:北京市西城区百万庄路 24 号(100037)

电 话:(010)68994118 68995968

传 真:(010)68995974

网 址:www.newworld-press.com

www.nwp.com.cn

电子邮件:nwpcn@public.bta.net.cn

印 刷:外文印刷厂

经 销:新华书店

开 本:880×1230 1/32

字 数:267 千字

印 张:9.875

印 数:1—10000 册

版 次:2002 年 12 月第 1 版 2002 年 12 月北京第 1 次印刷

书 号:ISBN 7-80005-939-1/F·036

定 价:16.00 元

新世界版图书,版权所有,侵权必究。

新世界版图书,印装错误可随时退换。

说 明

本书是全国高等教育自学考试指定教材《行政法与行政诉讼法》(律师专业——专科)的配套辅导用书。

本书的编写依据:

1. 全国高等教育自学考试指导委员会颁布的《行政法与行政诉讼法自学考试大纲》。

2. 全国高等教育自学考试指导委员会组编的指定教材《行政法与行政诉讼法》(姜明安主编,高等教育出版社出版)。

本书特点:

1. 本书在编写过程中,严格以考试大纲为依据,以指定教材为基础。充分体现“在考查课程主体知识的同时,注重考查能力尤其是应用能力”的新的命题指导思想。

2. 全书完全依照指定教材的结构,以章为单位。每章设“内容提示”、“同步练习”、“参考答案”三部分。“内容提示”主要是对该章内容的总结归纳。“同步练习”则是根据考试大纲对该章各知识点不同能力层次的要求,将知识点及知识点下的细目以各种主要考试题型的形式编写,覆盖全部考核内容,适当突出重点章节,并且加大重点内容的覆盖密度。“参考答案”是对“同步练习”中所有试题的解答。

3. 两套综合测试题综合了考试大纲和教材对应试者的要求,可用于检验应试者的学习效果。

本书可供参加高等教育自学考试集体组织学习或个人自学使

用,也可供相关专业人士参加其他考试使用。

编写高质量的全国高等教育自学考试辅导用书,是社会助学的
一个重要环节。毫无疑问,这是一项艰难而有意义的工作,需要社会
各方面的关怀与支持,使它在使用中不断提高和日臻完善。

敬请读者批评指正。

编 者

2002 年 11 月

目 录

第一章 行政法概述	(1)
内容提示	(1)
同步练习	(2)
参考答案	(4)
第二章 行政法律关系主体	(10)
内容提示	(10)
同步练习	(11)
参考答案	(15)
第三章 行政行为	(25)
内容提示	(25)
同步练习	(26)
参考答案	(29)
第四章 行政立法	(39)
内容提示	(39)
同步练习	(40)
参考答案	(45)
第五章 行政执法	(58)
内容提示	(58)
同步练习	(59)
参考答案	(64)
第六章 行政司法	(86)
内容提示	(86)
同步练习	(87)

参考答案	(92)
第七章 行政程序	(105)
内容提示	(105)
同步练习	(106)
参考答案	(109)
第八章 行政合同	(122)
内容提示	(122)
同步练习	(123)
参考答案	(125)
第九章 行政赔偿	(135)
内容提示	(135)
同步练习	(136)
参考答案	(140)
第十章 行政诉讼法概述	(152)
内容提示	(152)
同步练习	(153)
参考答案	(156)
第十一章 行政诉讼法律关系主体	(170)
内容提示	(170)
同步练习	(171)
参考答案	(176)
第十二章 行政诉讼受案范围	(192)
内容提示	(192)
同步练习	(193)
参考答案	(195)
第十三章 行政诉讼的证据规则	(206)
内容提示	(206)
同步练习	(207)
参考答案	(211)
第十四章 行政诉讼程序	(223)
内容提示	(223)

同步练习	(224)
参考答案	(231)
第十五章 行政诉讼的法律适用	(248)
内容提示	(248)
同步练习	(249)
参考答案	(251)
第十六章 行政诉讼的判决、裁定和决定	(258)
内容提示	(258)
同步练习	(259)
参考答案	(264)
第十七章 行政附带民事诉讼	(275)
内容提示	(275)
同步练习	(276)
参考答案	(279)
 综合测试题 (一)	 (285)
参考答案	(291)
综合测试题 (二)	(297)
参考答案	(303)

第一章 行政法概述

内 容 提 示

行政是指组织的执行、管理职能。行政法的调整对象表现为：一是只调整国家行政，而不调整整个一般行政；二是主要调整形式行政，一般不调整非行政机关的实质行政；三是既调整静态行政，也调整动态行政，但以调整动态行政为主。行政主要包括计划、指挥、组织、处理、监督等五个基本要素。行政关系可分为一般行政关系与特定行政关系、外部行政关系与内部行政关系、行政管理关系与行政法制监督关系。作为行政法调整对象的行政关系，主要指行政主体与行政相对人之间发生的各种外部关系。行政法是指规定国家行政主体的组织、职权和行使职权的方式、程序以及对行使行政职权的法制监督，调整行政关系的法律规范的总称。行政法的基本内容包括行政组织法、行政行为法、行政法制监督法三大部分。行政法主要有两大功能：一是建立行政机关的组织；二是建立行政法制监督机制。行政法在整体上没有统一、系统的法典。行政法的法源指行政法的存在形式，行政法法律规范的来源或出处，即行政法律规范的载体。

行政法的基本法源有：宪法；法律；行政法规；部门规章；地方性法规；自治条例和单行条例；地方政府规章。行政法的其他法源有：条约或协定；国家机关的法律解释；国家行政机关与执政党、社会组织联合发布的规范性文件。

行政法基本原则可概括为：行政法治原则；行政公正原则；行政公平原则；行政效率原则。其中，行政法治原则是最核心的原则。行政法治原则的基本要求是：依法行政，依法办事；控制滥用

自由裁量权；对违法、侵权行为承担法律责任；保护人权，维护公民的合法权益。行政公正原则的基本要求是：依法办事，不偏私；平等对待相对人，不歧视；合理考虑相关因素，不专断；自己不做自己的法官；不单方接触；不在事先未通知和听取相对人申辩意见的情况下做出对相对人不利的行政行为。行政公平原则的基本要求是：行政立法和行政政策公开；行政执法行为公开；行政裁决和行政复议行为公开；行政信息、情报公开。行政效率原则的基本要求是：严格遵循行政程序和时限；行政机构组织精干；加强行政决策、行政行为的成本—效益分析。

同步练习

一、单项选择题（在备选答案中只有一个是正确的，将其选出并把它标号填在括号内）

1. 行使行政职能的活动或行为称为（ ）
A. 一般行政 B. 静态行政
C. 动态行政 D. 形式行政
2. 其涵义是指被赋予相应职能的组织单位的是（ ）
A. 静态行政 B. 动态行政
C. 实质行政 D. 形式行政
3. 行政法的调整对象是（ ）
A. 行政关系 B. 法律关系
C. 经济关系 D. 政治关系

二、多项选择题（在备选答案中有二至五个是正确的，将其全部选出并把它们的标号填在括号内）

1. 行政的基本要素主要包括（ ）
A. 计划 B. 指挥 C. 组织
D. 处理 E. 监督
2. 宪法包含的行政法规范主要有（ ）
A. 关于行政管理活动基本原则的规范

- B. 关于国家行政机关组织、基本工作制度和职权的规范
 - C. 关于公民基本权利和义务的规范
 - D. 关于国有、集体等经济组织以及个体劳动者在行政法律关系中的权利、义务的规范
 - E. 关于国家发展各项社会事业方针政策的规范等
3. 可以制定地方性法规的是()
- A. 省、直辖市的人民代表大会及其常务委员会
 - B. 省、直辖市人民政府
 - C. 省、自治区人民政府所在地的市和经国务院批准的“较大的市”的人民代表大会及其常务委员会
 - D. 经济特区市的人民代表大会及其常务委员会
 - E. 民族自治地方的人民代表大会
4. 可以制定地方政府规章的是()
- A. 省、自治区、直辖市人民政府
 - B. 省、自治区人民政府所在地的市的人民政府
 - C. 国务院批准的较大的市的人民政府
 - D. 经济特区市的人民政府
 - E. 地级市的人民政府

三、填空题

1. 行政是指组织的_____、_____职能。
2. _____是指国家行政机关执行政策、法律, 管理国家内政、外交事务的职能。
3. 依职能内容为标准对行政的界定是_____; 依国家机关的划分为标准对行政的界定是_____。
4. 行政法学者通常注重研究_____行政关系。
5. 针对“管理论”和“控制论”的片面性, 本世纪中叶以后国内外一些学者提出了兼顾行政法两种功能的“_____”。
6. 行政法的重要特征是_____。
7. 行政法的基本原则可概括为_____, _____、_____, _____, 在此四原则中, _____是最核心的原则。

8. 行政公正原则包括_____和_____两个方面的要求。

四、名词解释题

1. 一般行政关系

2. 行政法

3. 法源

五、简答题

1. 简述作为行政法调整对象的行政特点。
2. 外部行政关系与内部行政关系有哪些区别与联系?
3. 比较行政管理关系与行政法制监督关系的区别与联系。
4. 为什么说行政法不可能制定成一部统一的法典?
5. 简述行政法的基本法源和其他法源。
6. 简述行政法基本原则的涵义。

六、论述题

1. 试述行政法的基本内容、重要功能和特征。
2. 说明行政法的基本原则及各原则的基本要求。

七、案例分析题

案情简介: 张某发现自己的自行车被盗后, 立即到派出所报案。派出所工作人员了解情况后给予答复: 盗窃案子发案量大, 本案被盗的自行车价值不大, 不予立案处理。

分析要求: 试应用行政法的基本原则对派出所行为的合法性、合理性进行分析, 作出对与错的评判。

参 考 答 案

一、单项选择题

1. C 2. A 3. A

二、多项选择题

1. ABCDE 2. ABCDE 3. ACD 4. ABCD

三、填空题

1. 执行 管理
2. 国家行政
3. 实质行政 形式行政
4. 外部
5. 平衡论
6. 调整行政关系的法律规范的总称
7. 行政法治原则 行政公正原则
 行政公开原则 行政效率原则
 行政法治原则
8. 实体公正 程序公正

四、名词解释题

1. 一般行政关系是指作为行政主体的行政机关和法律、法规授权的组织，因行使行政职权或接受法制监督而与外部国家机关、组织、个人而发生的各种关系以及各行政主体相互之间，行政机关与所属国家公务员及被委托的组织、个人之间，法律、法规授权的组织与其工作人员之间发生的内部关系。

2. 行政法是指规定国家行政主体的组织、职权和行使职权的方式、程序以及对行使行政职权的法制监督，调整行政关系的法律规范的总称。

3. 法源是指法的存在形式，法律部门中法律规范的来源或出处，亦即法律规范的载体。

五、简答题

1. 答：作为行政法调整对象的行政主要有：

首先，行政法只调整国家行政，而不调整整个一般行政。行政

法是关于国家行政的法，规定的是有关国家行政的主体、职权、行使职权的方式、程序以及对国家行政主体行使职权行为的控制、监督等。行政法并不调整企业、事业组织，社会团体及私人组织的行政，这些组织的行政，由有关社会、经济、劳动等方面的法律、法规以及相应组织的内部章程调整。

其次，行政法主要调整形式行政，一般不调整非行政机关的实质行政。对于国家机关的组织、行为、活动程序，不管其内容是“行政”性质的，还是“准立法”或“准司法”性质的，如行政立法、行政司法等，甚至对于具有一定民事性质的行政合同，均是行政法的调整对象。而对于国家立法机关，国家司法机关的内部行政，如人事、财务、后勤等，虽然其行为具有行政性质，一般也不列入行政法调整的范围。有些行政法律、法规，如公务员法、行政监察法等，虽然也适用或部分适用于其他国家机关，但此种适用通常不是自然而然的，而是要经有关法律加以专门的特别规定。

再次，行政法既调整静态行政（如行政组织法），也调整动态行政（如各种行政行为法、行政程序法），但以调整动态行政为主。调整静态行政的行政法一般是相对稳定和较少变化的，而调整动态行政的行政法因其调整对象范围广泛，且其变化性较大，故相应法律、法规的数量远远超过调整静态的行政法。

2. 答：外部行政关系指行政主体因行使行政职权和接受行政法制监督而与外部国家机关、个人、组织而发生的关系。内部行政关系指行政主体内部相互之间的关系，包括上下级行政机关之间，平行行政机关之间，行政机关与所属机构和公务员之间，行政机关首长与工作人员之间，行政机关与委托行使某种职能的组织、个人之间，以及法律、法规授权的组织内部相互之间，法律、法规授权的组织与其执法人员之间发生的关系。

外部行政关系与内部行政关系比较，前者是基本的行政关系，后者是从属的关系。内部行政是为外部行政服务的。行政主体存在的目的即在于对外部社会实施管理，保证国家法律 and 政策的实施，外部行政关系就是为此目的而发生的。失去此目的，作为行政主体的行政机关和法律、法规授权的组织就没有存在的根据，内部行政

关系亦无从发生。当然，行政主体要对外部实施管理，与外部社会发生关系，也不能不建立有序、有效运转的行政系统，协调系统内部的各种相互关系。事实上，行政系统内部发生的各种类、各层次的关系与外部行政关系是相互依存的。

3. 答：行政管理关系是指行政主体因对外行使行政管理职能而与作为行政相对人的个人、组织发生的关系。行政法制监督关系是指行政主体因接受法制监督而与作为监督主体的国家权力机关、司法机关、专门行政监督机关以及社会组织、公民个人发生的关系。

行政管理关系与行政法制监督关系相比较，前者是基本的，第一层级的行政关系，后者是在前者基础上产生的第二层级的行政关系。行政主体存在的目的是实施管理，而不是接受监督，有了管理的存在才有监督的必要。因此，有了行政管理关系，才有可能产生行政法制监督关系，即监督行政的关系。然而，行政法制监督对于行政管理也不是可有可无的，有了行政管理就必须有对行政的监督。否则，行政就可能滥用权力，廉政、勤政就没有保障，行政管理就不可能有效进行。因此，行政法制监督关系又是行政管理关系发展的必然结果，是在行政管理关系基础上产生的一种制约行政管理关系的关系。

4. 答：行政法之所以不可能制定成一部统一的法典，是由于行政活动范围的广泛性、行政活动内容的变动性以及行政关系的复杂性、多层次性决定的。

行政活动范围非常广泛，它包括政治、经济、国防、外交、教育、社会安全和秩序等各种领域，不可能制定一部统一的法典，同时既调整所有这些不同领域的管理，又调整对所有这些不同领域管理的行政法制监督；且行政机关对整个国家的政治、社会、经济、文化生活实行具体组织、领导和日常管理的活动，亦不可能制定一部能预见到未来各种情况、从而分别对这些情况做出相应规定的，并对之设定相应监督、制约机制的，具有较长稳定性的法典。

5. 答：行政法的基本法源包括：①宪法；②法律；③行政法规；④部门规章；⑤地方性法规；⑥自治条例和单行条例；⑦地方

政府规章。

行政法的其他法源包括：①国家机关的法律解释；②条约或协定；③国家行政机关与执政党、社会组织联合发布的规范性文件。

6. 答：行政法基本原则是指指导和规范行政法的立法、执法以及指导、规范行政行为的实施和行政争议的处理的基础性法则。它贯穿于行政法具体规范之中，同时又高于行政法具体规范，体现行政法基本价值观念的法理性规范。它是在行政法调控行政权的历史长时期中形成的，由行政法学高度概括出的调整行政关系的普遍性规则。

第一，行政法基本原则是一种“基础性规则”，是产生其他具体规则的规则。行政法的具体规则应以行政法基本原则为指导，应反映和体现行政法的基本原则，而不能违反行政法基本原则或与之相抵触。

第二，行政法基本原则是一种法理性规范，它是高度抽象的，并体现行政法的基本价值观念。

第三，行政法基本原则是一种普遍性规则，它对行政关系进行整体的宏观的调整、规范。

第四，行政法的基本原则不仅指导、调整整个行政执法行为，而且指导和调整行政法的整个立法行为。

第五，行政法基本原则不仅对行政法的立法、执法起宏观指导作用，而且在一定的场合也直接规范行政行为的实施和行政争议的处理。

第六，行政法基本原则是在行政法调控行政权的历史长时期中形成，并由行政法学所概括出的，而并非由某一个或某几个具体法律、法规所特别规定。

六、论述题

1. 答：行政法的基本内容包括：①行政组织法，主要规定行政主体的组织、职权，调整内部行政关系；②行政行为法，主要规定行政主体行使职权的方式、程序，调整行政管理关系；③行政法制监督法，主要规定对行政主体行使职权行为的法制监督，调整行

政法制监督关系。

行政法的主要功能是：①保障行政主体有效地对社会实施管理，保证国家法律、政策确立的管理目标的实现，促进社会、经济、文化的发展；②控制和规范行政权力，防止行政主体滥用职权，维护国家、社会公益和保护公民、法人和其他组织的合法权益。

行政法的特征是：行政法在整体上没有统一、系统的法典，由大量的各种分散的法律、法规、规章构成。

2. 答：行政法的基本原则可概括为：①行政法治原则；②行政公正原则；③行政公开原则；④行政效率原则。

行政法治原则的基本要求是：①依法行政，依法办事；②控制滥用自由裁量权；③对违法、侵权行为承担法律责任；④保护人权，维护公民的合法权益。

行政公正原则的基本要求是：①依法办事，不偏私；②平等对待相对人，不歧视；③合理考虑相关因素，不专断；④自己不做自己的法官；⑤不单方接触；⑥不在事先未通知和听取相对人申辩意见的情况下做出对相对人不利的行政行为。

行政公开原则的基本要求是：①行政立法和行政政策公开；②行政执法行为公开；③行政裁决和行政复议行为公开；④行政信息、情报公开。

行政效率原则的基本要求是：①严格遵循行政程序和时限；②行政机构组织精干；③加强行政决策、行政行为的成本—效益分析。

七、案例分析题

答：派出所的行为是错误的。因为依据行政法的法治原则的要求，政府机关应当“维护公民的合法权益”。公安派出所负有维护社会治安、保护公私财产不受非法侵犯的法定职责，案例中的派出所对张某自行车被盗一案不予受理，是拒绝履行法定职责，是以不作为的形式使相对人张某的财产受到损害。该派出所应当对张某自行车被盗一案给予立案，并组织警力积极进行侦破，依法保护张某的合法权益。