

4

現代
法學

現代法學
試題系列

最新高校法學專業核心課程配套測試

依行政法與行政訴訟法核心課程教材最新版體例組編

行政法與 行政訴訟法

配套測試

教學輔導中心 組編

第六版

- 題 量 充 足
- 考 點 全 面
- 解 答 詳 盡
- 一 練 三 考

本科生課程考試、司法考試、研究生入學考試

依據《行政強制法》修訂升級
新增2012-2013年司考、考研真題

中國法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

現代
法學

现代法学
试题系列

行政法与 行政诉讼法

配套测试

第六版

教学辅导中心 组编

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

行政法与行政诉讼法配套测试. 4/教学辅导中心编.
—6 版. —北京: 中国法制出版社, 2013. 3
(高校法学专业核心课程配套测试)
ISBN 978 - 7 - 5093 - 4421 - 7

I. ①行… II. ①教… III. ①行政法 - 中国 - 高等学校 - 习题集②行政诉讼法 - 中国 - 高等学校 - 习题集
IV. ①D922. 1 - 44②D925. 3 - 44

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2013) 第 044785 号

责任编辑: 刘经纬

封面设计: 周黎明

高校法学专业核心课程配套测试 行政法与行政诉讼法配套测试 (第六版)

XINGZHENGFA YU XINGZHENGXUSONGFA PEITAO CESHU (DI LIU BAN)

经销/新华书店

印刷/涿州市新华印刷有限公司

开本/787 × 1092 毫米 16

版次/2013 年 3 月第 6 版

印张/19.75 字数/577 千

2013 年 3 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 4421 - 7

定价: 39.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

网 址: <http://www.zgfzs.com>

市场营销部电话: 66017726

传真: 66031119

编辑部电话: 66070084

邮购部电话: 66033288

第六版说明

《行政法与行政诉讼法配套测试》是我社教学辅导中心组织著名法学院校的优秀教师编写的《高校法学专业核心课程配套测试丛书》中的一本。该丛书专为法学院校学生掌握法律专业知识、提升法学应试能力而精心设计，分册设置涵盖教育部规定的法学专业所有核心课程，因考点全面、题量充足、解答详尽、应试性强等优点，受到广大师生及法学应试人员的普遍欢迎，其中大多分册都再版重印，历久不衰。该丛书已成为法学教辅图书中的实力品牌。

《行政法与行政诉讼法配套测试》自2005年出版后，历经多次改版重印，深受广大读者的喜爱，很多读者还来电来信向我们表达感谢和期待。正是基于这种信赖，为及时体现行政法与行政诉讼法学最新研究成果，并与我国立法发展相适应，在承继该书原有优点基础上，我们对其全面修订。特点如下：

一、配套主流教材

本书结构上分为三十八章，与主流行政法与行政诉讼法核心课程教材相一致，便于随学随练。

二、内容及时更新

1. 依据最新，根据《行政强制法（2011）》以及相关行政司法解释全面改编。
2. 题目最新，新增2012~2013年司法考试和考研真题，并对陈旧题目彻底删除。

三、加工精细考究

1. 重点章节前面设置“基础知识图解”，归纳每章的基本概念和知识体系。
2. 本书对重点知识以脚注的形式提醒注意要点，拓展解题思路。
3. 对于某些比较类型的题目，本书以表格的形式将答案进行呈现，便于读者记忆。
4. 在正文之后，本书设置了两套期末试题，便于读者进行整体复习和预演自测。

四、附录实用

附录全国重点高校行政法与行政诉讼法专业2003~2013年研究生入学考试真题，为计划考研的读者提供更多的帮助。

中国法制出版社
教学辅导中心
2013年3月

目 录

第一章 行政法学的基本概念	1
基础知识图解	1
配套测试	1
参考答案	3
第二章 行政法的法源	7
基础知识图解	7
配套测试	7
参考答案	8
第三章 行政法的基本原则	12
基础知识图解	12
配套测试	12
参考答案	15
第四章 行政法主体概述	21
基础知识图解	21
配套测试	21
参考答案	22
第五章 行政机关	25
基础知识图解	25
配套测试	25
参考答案	28
第六章 其他行政主体	31
基础知识图解	31
配套测试	31
参考答案	32
第七章 公务员	35
基础知识图解	35
配套测试	35
参考答案	37
第八章 行政相对人	42
基础知识图解	42
配套测试	42
参考答案	43
第九章 行政法制监督主体	45
基础知识图解	45
配套测试	45
参考答案	47

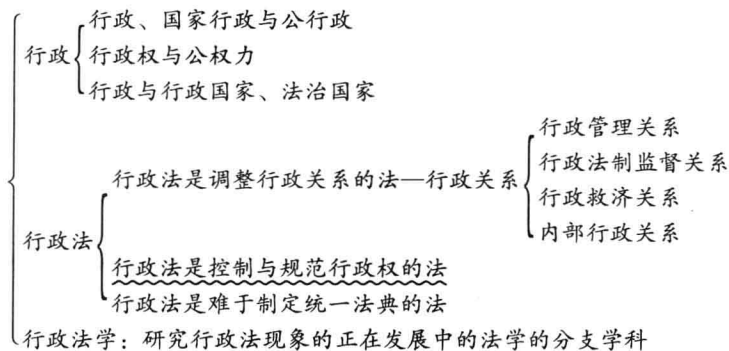
第十章 行政行为概述	49
基础知识图解	49
配套测试	49
参考答案	51
第十一章 行政立法	54
基础知识图解	54
配套测试	54
参考答案	56
第十二章 行政规范性文件	60
基础知识图解	60
配套测试	60
参考答案	61
第十三章 具体行政行为	63
基础知识图解	63
配套测试	63
参考答案	65
第十四章 行政处理(一)——依申请行政行为	70
基础知识图解	70
配套测试	70
参考答案	78
第十五章 行政处理(二)——依职权行政行为	89
基础知识图解	89
配套测试	89
参考答案	101
第十六章 行政主体实施的其他行为	116
基础知识图解	116
配套测试	116
参考答案	118
第十七章 行政程序	121
基础知识图解	121
配套测试	121
参考答案	123
第十八章 行政救济概述	127
基础知识图解	127
配套测试	127
参考答案	128
第十九章 行政复议概述	130
基础知识图解	130
配套测试	130
参考答案	131
第二十章 行政复议范围	133
基础知识图解	133

配套测试	133
参考答案	135
第二十一章 行政复议法律关系主体	137
基础知识图解	137
配套测试	137
参考答案	140
第二十二章 行政复议的程序	147
基础知识图解	147
配套测试	147
参考答案	152
第二十三章 行政诉讼概述	158
基础知识图解	158
配套测试	158
参考答案	160
第二十四章 行政诉讼受案范围	164
基础知识图解	164
配套测试	164
参考答案	169
第二十五章 行政诉讼的管辖	178
基础知识图解	178
配套测试	178
参考答案	182
第二十六章 行政诉讼参加人	189
基础知识图解	189
配套测试	189
参考答案	196
第二十七章 行政诉讼证据	207
基础知识图解	207
配套测试	207
参考答案	211
第二十八章 行政诉讼程序	219
基础知识图解	219
配套测试	219
参考答案	227
第二十九章 行政诉讼的法律适用	239
基础知识图解	239
配套测试	239
参考答案	241
第三十章 行政诉讼的判决、裁定与决定	245
基础知识图解	245
配套测试	245
参考答案	251

第三十一章 涉外行政诉讼	260
基础知识图解	260
配套测试	260
参考答案	260
第三十二章 行政附带民事诉讼	262
基础知识图解	262
配套测试	262
参考答案	262
第三十三章 行政赔偿与国家赔偿	264
基础知识图解	264
配套测试	264
参考答案	267
第三十四章 行政赔偿范围	274
基础知识图解	274
配套测试	274
参考答案	276
第三十五章 行政赔偿请求人和赔偿义务机关	278
基础知识图解	278
配套测试	278
参考答案	280
第三十六章 行政赔偿方式和计算标准	284
基础知识图解	284
配套测试	284
参考答案	285
第三十七章 行政赔偿程序	288
基础知识图解	288
配套测试	288
参考答案	290
第三十八章 行政补偿	293
基础知识图解	293
配套测试	293
参考答案	293
期末测试题一	296
期末测试题二	300
附录:名牌法学院校研究生入学考试行政法与行政诉讼法部分历年真题	304

第一章 行政法学的基本概念

基础知识图解



配套测试

一、单项选择题

1. 实体行政法与程序行政法是以行政法的()为标准对其所作的划分。
A. 调整对象的范围 B. 作用
C. 性质 D. 功能
2. ()是产生行政关系的前提。
A. 行政职权的产生
B. 行政职权的变更
C. 行政职权的消灭
D. 行政职权的行使
3. 监督行政法律关系的客体是()。
A. 行政主体
B. 行政管理相对方
C. 行政主体的行政行为
D. 行政主体的行为
4. 行政法是()。
A. 各种行政法规的总称
B. 行政法律规范的总称
C. 行政机关制定的法律规范的总称
D. 行政管理法规的总称
5. 下列何项不属于行政法律关系的构成要素?()
A. 行政法律关系的主体
B. 行政法律关系的客体
C. 行政法律关系的内容
D. 行政法律关系的变动
6. 行政法的一个重要特点是()。
A. 没有一部统一的法典
B. 有一部统一的法典
C. 我国没有一部统一的法典,但多数国家有一部统一的法典
D. 我国有一部统一的法典,但多数国家没有一部统一的法典
7. 下述社会关系中属行政法调整范围的是()。
A. 各社会组织内部的管理关系
B. 行政机关缔结买卖合同而形成的关系
C. 法律法规授权的组织行使某一行政管理权所发生的社会关系
D. 行政机关与相对方当事人之间发生的民事关系

二、多项选择题

1. 行政组织法包括()。
A. 公务员法 B. 行政机关组织法
C. 行政编制法 D. 行政复议法
2. 下列关于行政救济关系和行政法制监督关系说法正确的有()。
A. 二者的侧重点不同,前者侧重于对相对人权利

- 的补救,后者侧重于对行政权行使的监督
- B. 二者的主体范围不同
- C. 二者的启动都是被动的,都需要由行政相对人申请为前提
- D. 二者的当事人地位都是不完全对等的
3. 关于行政法律关系主体的权利义务的表述,正确的是()。
- A. 行政法律关系主体的权利义务可以由双方当事人约定
- B. 行政法律关系主体的权利义务具有不对等性
- C. 行政法律关系主体的权利义务是由法律规范事先规定的
- D. 行政法律关系主体的权利义务是重合的
4. 行政复议法律关系是一种()。
- A. 内部行政法律关系
- B. 监督行政法律关系
- C. 外部行政法律关系
- D. 行政程序法律关系
5. 花江市交通局与该队交警甲签订了承包该队所属车辆检验合同。后交通局发现甲私买发票作检验收费凭证,对当事人乱罚、滥罚,遂单方终止了合同。甲不服,诉至法院。法院判决合同无效,追缴检验罚款。甲败诉的原因是()。
- A. 因承包合同无效
- B. 因混淆了民事和行政两类不同的行为
- C. 因违反合同规定而败诉
- D. 因国家行政权不能承包,合同因此无效
6. 下列选项中正确的有()。
- A. 行政权是一种可以强制他人服从的力量
- B. 行政权是一种必须加以控制的权力
- C. 行政权只能为行政机关所享有
- D. 行政权是职权与职责的统一
7. 行政权相对于其他国家权力而言,具有下列()的特点。
- A. 自由裁量性 B. 强制性
- C. 主动性和广泛性 D. 单方意志性
8. 下列有关行政法上的行政概念的说法正确的是()。
- A. 执行与管理没有截然的区分
- B. 公行政就是国家行政
- C. 静态行政是指行政机关、行政组织和行政人员
- D. 动态行政是指行政活动、行政行为
9. 内部行政关系()。
- A. 包括行政机关与公务员之间的关系
- B. 在行政关系中居于从属的地位
- C. 受行政法调整的范围大于外部行政关系
- D. 各类主体处于平等地位
10. 行政法规范的行政具有特定的含义,下列选项中关于行政法所研究的行政的正确说法是()。
- A. 行政法所研究的行政是指事业单位的组织管理活动
- B. 行政法所研究的行政并非是指所有由行政机关所实施的活动
- C. 行政法所研究的行政是指所有由行政机关所实施的活动
- D. 行政法所研究的行政以形式意义的行政为主,以实质意义上的行政为补充
11. 下列属于行政法调整对象的有()。
- A. 行政管理关系
- B. 行政法制监督关系
- C. 行政救济关系
- D. 内部行政关系
12. 行政救济关系()。
- A. 主体包括行政救济机关、行政主体和行政相对人
- B. 部分与行政法制监督关系重合
- C. 行政主体在其中居主导地位
- D. 是行政法的调整对象之一
13. 下列哪些活动形成的关系属于行政法律关系?()
- A. 公安局给派出所干警纪律处分
- B. 税务局干部上街宣传税法
- C. 财政局取消不合法的收费项目
- D. 人民法院审查工商局处罚决定
14. 某省卫生厅依《药品管理法》对所属药品公司进行管理而形成的相互关系,是()。
- A. 行政关系
- B. 行政法律关系
- C. 内部行政法律关系
- D. 外部行政法律关系
15. 袁某代表所在公安机关,对殴打公民乙的公民甲处以拘留5日的处罚。在本案中,下列何项可能属于行政法律关系()。
- A. 公安机关与甲的关系
- B. 公安机关与乙的关系
- C. 袁某与甲、乙的关系
- D. 公安机关与袁某的关系
16. 下列何项属于行政法律关系的特征()。
- A. 权利义务的不对等性
- B. 权利义务的可处分性
- C. 权利义务的重合性
- D. 权利义务的法定性
17. 下列何项能引起行政法律关系的发生、变更或消灭()。

- A. 行政机关所作的行政处罚决定
B. 行政机关所作的行政许可决定
C. 行政机关租借办公用品的行为
D. 行政机关拒不履行法定职责的行为
18. 下列各项中的正确命题有()。
- A. 行政法律关系中的争议一律由法院按司法程序解决
B. 行政法律关系中总有一方主体是行政主体
C. 行政法律关系具有非对等性
D. 行政法律关系主体可以相互约定权利义务
19. 下列何项属于行政法形式上的特点()。
- A. 行政法没有统一、完整的法典
B. 行政法法规易于变动
C. 行政法规范的数量特别多
D. 行政法的实体性规范与程序性规范相互交织
20. 我国的专门行政监督主要是指()。
- A. 检察监督 B. 行政监察
C. 法纪监督 D. 审计监督
21. 下列各项中的正确命题有()。
- A. 监督行政法律关系的存在是基于控制行政权的需要
B. 行政机关因参与民事诉讼而与人民法院之间的关系,属于监督行政法律关系
C. 监督行政法律关系主要是监督行政主体的行政行为

D. 行政诉讼法律关系是一种监督行政法律关系

三、名词解释

1. 行政
2. 行政法
3. 行政关系
4. 行政法关系
5. 行政管理关系
6. 行政法制监督关系
7. 行政救济关系
8. 内部行政关系
9. 行政法律关系
10. 行政主体

四、简答题

1. 行政法有哪些特点?
2. 行政权作用的双重性是什么?
3. 简述行政法所调整的行政关系的种类。
4. 简析行政关系与行政法律关系。(武汉大学2006年考研真题)

五、论述题

1. 试述对“行政法是控制和规范行政权的法”的理解?并说明它是怎样控制和规范行政权的?

参考答案

一、单项选择题

1. 答案: C。B项以行政法的作用为标准,可分为三类:一是有关行政组织的规范;二是有关行政行为的规范;三是有关行政监督的规范。
2. 答案: D。行政关系的建立以行政职权的行使为前提。
3. 答案: C。本题考查监督行政法律关系的客体的内容。
4. 答案: B。本题考查行政法的概念。
5. 答案: D。本题考查行政法律关系构成的三要素。
6. 答案: A。本题考查对行政法形式特点的了解。
7. 答案: C。本题考察行政法调整范围,其调整行政关系和监督行政关系。

二、多项选择题

1. 答案: ABC。行政复议属于行政救济的内容。
2. 答案: ABD。C答案错误,因为有的关系的产生是由行政机关主动引起的,如行政法制监督关系的引起可以是主动的。

3. 答案: BC。本题是考察行政法律关系的特点。注意: D项正确的表述应为: 行政主体的权利义务是重合的。
4. 答案: BC。行政复议在这里仅指狭义的行政复议,所以作为行政复议的客体的行政争议仅指外部行政争议。行政复议是监督行政行为正确实施的方式之一。
5. 答案: ABD。本题中甲败诉的原因在于混淆了民事和行政两类不同的行为,国家行政权不能承包,因此该承包合同无效。
6. 答案: ABD。A对,行政机关必须享有权力,作为公共秩序的维持者、公共利益的维护者的行政机关应当享有履行职责的必要权力,行政权力是一种可以强制他人服从的力量。B对,由于行政机关所从事的活动可能对公民或其他社会组织的利益造成一定的损害,因此必须对行政活动进行法律规范和约束。行政权力的行使应当受到法律的限制,超出法律的限制就要承担相应的法律后

行政法与行政诉讼法配套测试

果,因此行政权是一种必须加以控制的权力。C错,行政权除由国家行政机关享有外,行政机关以外的其他社会组织依授权或委托也可享有。D对,行政权是职权与职责的统一。

7. 答案: AC。本题考查行政权与其他国家权力的区别。
8. 答案: ACD。行政法上的行政,主要是指国家行政机关的执行、管理活动,但是也包括国家之外的公共组织根据法律、法规的授权进行行政。前者是国家行政,前者和后者的结合构成了公共行政。行政机关的执行、管理活动不是截然分开的,相对于政治和法律来说,行政是对政策或法律的执行,而对行政相对人来说,行政又是对社会的管理活动。
9. 答案: AB。有的内部行政关系主体双方处于平等地位,如双方都是行政机关时;有的则不是处于平等地位。内部行政关系较多地受政策和行政机关内部规则的调整,受行政法调整的范围要小于行政管理关系。因此,选项C、D是错误的。
10. 答案: BD。行政法学研究的行政是公共行政,公共行政除了国家行政外,还包括法律、法规授权的组织行政。A选项中的事业单位只有在得到法律、法规授权时,其根据法律、法规的授权所进行的行政管理活动才属于行政法的研究对象,其非行使行政职权的组织、管理活动并不属于行政法所研究的行政的范围。公共行政又有形式行政和实质行政之分。形式行政是从行政的主体,实质行政是从行政的执行和管理的性质进行的界分。形式行政指的是行政机关的活动,但行政机关的活动除了行政活动之外,还包括民事活动等其他活动,因此,行政法研究的行政是以形式行政为主,以实质意义上的行政为补充。
11. 答案: ABCD。本题考查行政法调整对象。
12. 答案: ABD。C答案是错误的,行政主体在其中居被动地位,要受监督主体的监督。
13. 答案: ACD。这道题在法律上没有规定,只能凭考生对基础知识的把握与理解。本题考行政法律关系。行政法律关系是经行政法调整的,因实施国家行政权而发生的行政主体之间,行政主体与行政相对人之间的权利与义务关系。A项属内部行政法律关系,C项属行政法制监督关系,属行政机关对行政机关的监督。D项亦属行政法制监督关系,属司法机关对行政机关的监督。B项属行政法律关系,因其不产生任何法律上的权利与义务。
14. 答案: BD。行政法调整的行政关系即行政法律关系。

15. 答案: ABD。C答案的关系不对,因为工作人员袁某没有与甲乙形成任何关系,其只是代行政机关行使职权,后果由行政机关承担。
16. 答案: AD。B不对,因为行政法律关系的权利义务是由法律规定的,不可处分。C项表述不准确,应为:行政主体权利义务的重合性。
17. 答案: ABD。C答案属于民事法律关系,没有发生行政法律关系。
18. 答案: BC。行政法律关系中的争议可以通过行政复议解决。行政法律关系主体之间的权利义务由法律规定。
19. 答案: AC。BD的内容是行政法内容上的特点。
20. 答案: BD。本题考查专门行政监督的内容。
21. 答案: ACD。行政机关因参与民事诉讼而与人民法院之间的关系是民事关系。

三、名词解释

1. 答案: 行政是国家行政主体依法对国家和社会事务进行组织和管理的活动。换句话说,行政是国家行政主体实施国家行政权的行为。行政的这一定义可以引伸出两层意思:(1)行政是行政主体的活动。在我国,行政主体主要是国家行政机关及其机构,并包括得到行政授权的企业、事业单位和社会组织。(2)行政并不是行政主体的所有活动。它限于指行政主体对国家和社会事务进行管理的活动,行政主体的非管理活动(如借用、租赁、买卖等)不属于行政。行政具有如下特征:(1)具有国家意志性;(2)具有执行性;(3)具有法律性;(4)具有强制性。
2. 答案: 行政法是调整行政关系的、规范和控制行政权的法律规范系统。具有如下含义:(1)行政法的调整对象是行政关系;(2)行政法在实质上是规范和控制行政权的法;(3)行政法在形式上没有统一的法典。
3. 答案: 行政关系是指行政主体行使行政职能和接受行政法制监督而与行政相对人、行政法制监督主体发生的各种关系,以及行政主体内部发生的各种关系。
4. 答案: 行政法关系是由行政法调整的具有权利义务内容的社会关系。行政法关系的涵义可以从以下几个方面理解:(1)受行政法调整的社会关系主要是行政关系和监督行政关系。(2)行政法关系是由行政法调整而形成的。(3)行政法关系具有行政法上的权利义务内容。
5. 答案: 行政管理关系是行政主体在行使行政职权过程中与行政相对人发生的各种关系。和其他行政关系相比,行政管理关系有两个特点:(1)行政管理关系的双方当事人只能是行政主体和行政

相对人；(2) 行政主体在行政管理关系中占主导地位。

6. **答案：**行政法制监督关系是行政法制监督主体在对行政主体、国家公务员和其他行政执法组织、人员进行监督时所发生的各种关系。具有如下特征：(1) 关系双方的主体具有多元性；(2) 关系的内容因具体参与主体的不同而具有较大的差别性；(3) 行政法制监督主体在其中占主导地位。
7. **答案：**行政救济关系是行政相对人认为其权益受到行政主体作出的行政行为的侵犯，向行政救济主体申请救济，行政救济主体对其申请予以审查，作出向相对人提供或者不予提供救济的决定而发生的各种关系。具有如下特征：(1) 存在三方主体，即行政相对人、行政主体、行政救济机关；(2) 行政救济主体在行政救济关系中占主导地位；(3) 部分行政救济关系与行政法制监督关系重合。
8. **答案：**内部行政关系是行政主体内部发生的各种关系，包括上下级行政机关之间的关系，平行行政机关之间的关系，行政机关与所属机构、派出机构之间的关系，行政机关与国家公务员的关系，行政机关与其委托行使某种特定行政职权的组织的关系，行政机关与法律、法规授权组织的关系，等等。内部行政关系具有如下特征：(1) 行政关系的主体是多元的，关系的类别非常多；(2) 部分内部行政关系（如平行行政机关之间的关系）的双方主体处于平等地位，不存在一方起主导作用的情形；(3) 内部行政关系受法律调整的范围和程度小于外部行政关系。
9. **答案：**行政法律关系是由行政法调整的具有行政法上权利义务内容的行政关系，由行政法律关系的主体、客体和内容等要素构成，具有如下特征：(1) 行政法律关系中必有一方是行政主体；(2) 行政法律关系具有非对等性；(3) 行政法律关系主体的权利义务一般是法定的；(4) 行政主体实体上的权利义务是重合的；(5) 大多数的行政法律关系争议由行政机关或行政裁判机构依照行政程序或准司法程序加以解决，只有在法律有规定的情况下，才由法院通过司法程序解决。
10. **答案：**行政主体是能以自己的名义行使国家行政职权，作出影响公民、法人和其他组织的权利、义务的行政行为，并能由其本身对外承担行政法律责任，在行政诉讼中通常能作为被告应诉的行政机关和法律、法规授权的组织。具有如下特征：(1) 行政主体能够依法行使行政职权；(2) 行政主体能够以自己的名义行使行政职权；(3)

行政主体能够独立对自己行使行政职权的行为承担法律责任。

四、简答题

1. **答案：**行政法的特点如下：(1) 在形式上的特点：①没有统一、完整的法典；②行政法规的规范赖以存在的法律形式、法律文件的数量特别多；(2) 在内容上的特点：①内容广泛；②以行政法规、规章形式表现的行政法规范易于变动；③行政法的实体性规范与程序性规范总是交织在一起，并往往共存于一个法律文件之中。
2. **答案：**行政权是指国家行政机关执行法律规范、实施行政管理活动的权力，是国家权力的一个重要组成部分。国家行政机关对国家和公共事务实施管理活动的过程就是运用行政权的过程，在现代社会，行政权的内容极其广泛，包括行政立法、行政执法、行政司法等。
- 行政权的作用具有双重性，^①一方面，行政权在维护社会秩序、增进公共利益、保护公民、法人或其他组织的合法权益，具有积极能动的作用，社会离开行政权的积极作用，就会出现无序、混乱，甚至会在相互对抗中同归于尽。另一方面，由于执掌权力者主客观情况的复杂性，加上行政权又是一种支配力量，是一种可以不顾及对方是否情愿强制对方服从的力量，如果不根据一定原则通过一定的制度和程序来加以制约，它就可能发生消极的甚至破坏性的作用。权力不受制约和控制势必会发生腐败，这是历史和现实一再证明的一条真理，行政违法，侵犯公民的权益，要受法律的追究，这是法治社会的一项基本要求。
3. **答案：**行政法所调整的行政关系是指行政主体行使行政职能和接受行政法制监督而与行政相对人、行政法制监督主体发生的各种关系，以及行政主体内部发生的各种关系。包括：(1) 行政管理关系，指行政主体在行使行政职权过程中与行政相对人发生的各种关系。(2) 行政法制监督关系，指行政法制监督主体在对行政主体、国家公务员和其他行政执法组织人员进行监督时发生的各种关系。(3) 行政救济关系，指行政相对人认为其权益受到行政主体作出的行政行为的侵犯，向行政救济主体申请救济，行政救济主体对其申请予以审查，作出向相对人提供或不予提供救济的决定而发生的各种关系。(4) 内部行政关系，指行政主体内部发生的各种关系。

① 编者注：行政权的双重性是我们把握行政权本质的关键，也是考试的重点内容之一。

4. 答案：行政法律关系是指特定利益关系经行政法规范调整后而形成的行政主体与相对人之间的权利义务关系。行政关系即一定层次的公共利益与个人利益之间的关系。但是行政关系只是一种事实关系，它们必须经过行政法规范的调整才转变为行政法律关系。行政法律关系的具体内容表现为行政主体与相对人之间的权利义务关系。

二者之间的区别主要体现在：

区别	行政关系	行政法律关系
性质	行政关系是行政法律关系的实体内容，行政关系是一种事实上的社会关系，具有物质关系的属性	行政法律关系是行政关系的法律表现形式，行政法律关系更多地体现了国家的意志，具有思想关系的属性
与行政法的关系	行政关系是行政法的调整对象	行政法律关系是行政法对行政关系调整后的结果
内容范围	行政关系作为一种事实上的社会关系，在内容范围上要比行政法律关系更为广泛	国家为实现行政管理目标，往往需要制定相应的行政法规范，而制定的行政法规范并不可能对所有的行政关系都进行调整，只是将部分行政关系作为其调整对象
形成时间	行政关系是一种事实上的社会关系，往往先于行政法律关系的存在而存在	后于行政关系而存在

五、论述题

1. 答案：“行政法是控制规范行政权的法”是对行政法的本质的概括。

首先从行政权的作用来看，行政权的作用具有两重性：一方面，它可以为人们提供秩序，起到积极的组织、协调、指导的作用，促进社会经济的发展；另一方面，行政权力也可以被滥用，给人民的生活、自由、财产带来严重的威胁，阻碍以至于破坏社会经济的发展。绝对的权力导致绝对的腐败，不受制约的行政权必然会导致权力的滥用。

其次，从行政权的特性来看，行政权与公民个人、组织有着经常、广泛、直接的联系，对行政相对人权益的影响是广泛直接的，而行政权实施的程序远不及立法权、司法权行使的程序严格、公开，从而行政权最容易导致滥用和腐败。因此，行政权需要予以控制和制约。

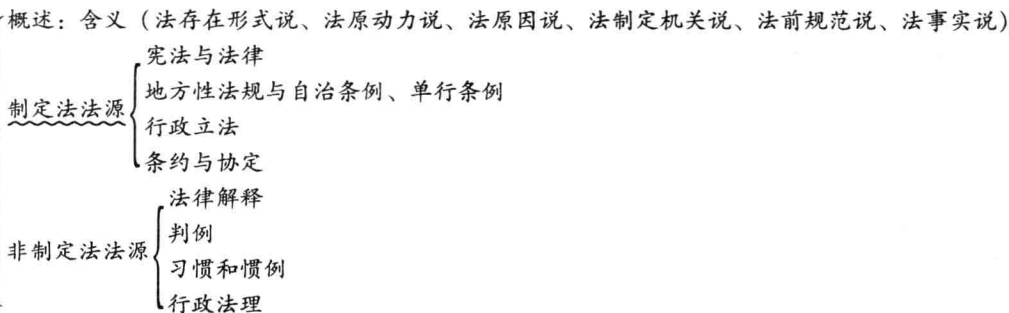
再次从行政权的发展趋势来看，在现代社会，行政权有膨胀和扩张的趋势，现代行政权已不再是纯粹的执行管理权，而是包含了越来越多的准立法权和准司法权。如果没有控制和制约机制，权力的滥用将是不可避免的。

正是由于以上原因，建立和完善对行政权的控制、制约、规范机制是必要的、必须的，而控制、规范行政权机制的最重要的环节就是行政法。

行政法对行政权的控制是多方面的、全方位的，主要从行政组织法、行政程序法和行政法制监督法、行政责任法、行政救济法等方面对行政权进行制约。

第二章 行政法的法源

基础知识图解



配套测试

一、单项选择题

- 下列选项中不是行政立法机关的有()。
 - 国家商务部
 - 河南省人民政府办公厅
 - 深圳市人民政府
 - 国家税务总局
- 关于行政法规制定程序的说法，下列哪一选项是正确的？()（司考·2008.2.41）
 - 行政法规的制定程序包括起草、审查、决定和公布，立项不属于行政法规制定程序
 - 几个部门共同起草的行政法规送审稿报送国务院，应当由牵头部门主要负责人签署
 - 对重要的行政法规送审稿，国务院法制办经国务院同意后向社会公布
 - 行政法规应当在公布后30日内由国务院法制办报全国人大常委会备案
- 下列哪一选项符合规章制定的要求？()（司考·2009.2.39）
 - 某省政府所在地的市政府将其制定的规章定名为“条例”
 - 某省政府在规章公布后60日向省人大常委会备案
 - 基于简化行政管理手续考虑，对涉及国务院甲乙两部委职权范围的事项，甲部单独制定规章

加以规范

- 某省政府制定的规章既规定行政机关必要的职权，又规定行使该职权应承担的责任

二、多项选择题

- 在我国，能够制定地方性法规的国家机关有()。
 - 省、自治区、直辖市人民代表大会及其常委会
 - 自治州、自治县的人民代表大会及其常委会
 - 省级人民政府所在地的市的人民代表大会及其常委会
 - 经国务院批准的较大的市的人民代表大会及其常委会
- 下列属于我国行政法法源的有()。
 - 国务院某部委的会议纪要
 - 某市政府发布的征收过桥费的通知
 - 最高人民法院关于执行《中华人民共和国行政诉讼法》若干问题的解释
 - 修改后的婚姻法
- 根据我国宪法和组织法的规定，有权制定规章的有()。
 - 北京市人大及其常委会
 - 汕头市人民政府
 - 大连市人民政府
 - 云南迪庆藏族自治州人民政府
- 下列关于我国行政法法源说法正确的有()。
 - 行政法规的制定程序包括起草、审查、决定和公布，立项不属于行政法规制定程序
 - 几个部门共同起草的行政法规送审稿报送国务院，应当由牵头部门主要负责人签署
 - 对重要的行政法规送审稿，国务院法制办经国务院同意后向社会公布
 - 行政法规应当在公布后30日内由国务院法制办报全国人大常委会备案

- A. 虽然宪法在我国人民法院的判决中不宜直接引用,但是,宪法是我国行政法的法源
- B. 我国虽然不是判例法国家,但是最高人民法院在《最高人民法院公报》上发布的判例,下级法院应当参照,因此,这些判例具有准法源的作用
- C. 宪法是我国的根本大法,具有最高的法律效力,因此,当我国加入的条约或协定的内容与宪法不一致时,应当以我国宪法为准
- D. 国务院关于法律具有应用的解释是行政解释,只对下级行政机关具有拘束力,因此不是行政法的法源
5. 作为行政法特殊法律渊源的法律解释包括()。
- A. 立法解释 B. 司法解释
C. 行政解释 D. 地方解释
6. 在我国属于行政法的特殊渊源的有()。
- A. 法律解释和国际条约、惯例
B. 理论学说
C. 规章
D. 中共中央与国务院联合发布的规范性文件
7. 下列各项中的正确命题有()。
- A. 行政法律规范只能由国家权力机关制定
- B. 行政法律规范是行政法学的研究对象之一
- C. 行政法律规范可以出现在不同效力等级的规范性文件之中
- D. 行政法律规范可以分为实体规范和程序规范

三、名词解释

1. 行政法的法源
2. 行政法规
3. 地方性法规
4. 自治条例和单行条例
5. 行政判例
6. 行政规章
7. 行政解释

四、简答题

1. 简述行政法的非制定法法源。
2. 宪法作为行政法法源,其中包含哪些行政法规范。

五、论述题

1. 试述我国的行政立法。

参考答案

一、单项选择题

1. 答案: B。本题考查行政立法主体。河南省人民政府办公厅不是行政立法主体,应是河南省人民政府。
2. 答案: C。本题考查行政法规制定程序。《行政法规制定程序条例》第2条规定,行政法规的立项、起草、审查、决定、公布、解释,适用本条例。因此立项和解释也属于行政法规的制定程序,所以A选项错误。根据《行政法规制定程序条例》第15条的规定,起草部门向国务院报送的行政法规送审稿,应当由起草部门主要负责人签署。几个部门共同起草的行政法规送审稿,应当由该几个部门主要负责人共同签署。故B项错误。《行政法规制定程序条例》第19条第2款规定,重要的行政法规送审稿,经报国务院同意,向社会公布,征求意见。这一工作由国务院法制机构负责实施。所以C选项正确。《行政法规制定程序条例》第30条规定,行政法规在公布后30日内由国务院办公厅报全国人大常委会备案。故D项错误。正确

答案是C。①

3. 答案: D。根据国务院《行政法规制定程序条例》第4条和《规章制定程序条例》第6条的规定,行政法规的名称一般称“条例”,也可以称“规定”、“办法”等。国务院根据全国人民代表大会及其常务委员会的授权决定制定的行政法规,称“暂行条例”或者“暂行规定”。国务院各部门和地方人民政府制定的规章一般称“规定”、“办法”,但不得称“条例”。故选项A错误。根据《立法法》第89条第(四)项、《规章制定程序条例》第34条、《法规规章备案条例》第3条第(三)项的规定,省政府规章应当自公布之日起30日内,由其法制机构向国务院和本省人大常委会备案。故B项错误。关于规章的备案可以总结为:(1)备案时间是公布之后30日内;(2)由部门和政府法制机构报备;(3)部门规章报国务院备案,省政府规章报国务院、本省人大常委会备案,较大市政府规章报国务院、本级及省级人大常委会、省级人民政府备案。C项考查联合制

① 编者注:与行政法规的备案不同的是,根据《规章制定程序条例》第34条的规定,规章应当自公布之日起30日内,由法制机构依照《立法法》和《法规规章备案条例》的规定向有关机关备案。

定规章。根据《立法法》第72条、《规章制定程序条例》第8条规定，涉及国务院两个以上部门职权范围的事项而制定行政法规条件尚不成熟的，且需要制定规章的，应当由有关部门联合制定，有关部门单独制定的规章无效。故C选项错误，正确答案只能是D选项。根据“权责统一”原则，有权必有责，规章在規定行政机关的职权的时候应当同时规定其责任。

二、多项选择题

- 答案：ACD。**根据《立法法》第36条的规定，省、自治区、直辖市的人民代表大会及其常委会，较大的市的人民代表大会及其常委会有权制定地方性法规。其中较大的市是指省、自治区人民政府所在地的市、经济特区所在地的市和经国务院批准的较大的市。自治州、自治县的人民代表大会有权制定自治条例和单行条例，但是无权制定地方性法规。
 - 答案：CD。**应该注意的是，我国法学教科书所称的行政法的法源，指的是行政法的外部渊源，而不包括行政法的内部渊源。A属于行政机关内部规范性文件，不对外发生法律效力，故不是行政法的法源。B项是行政机关针对不特定对象发布的具有普遍约束力的决定和命令，但法规和规章一般都不采用通知的形式，因而只能是一般规范性文件，不属于行政法的法源。D项主要是民法的法源，但是其中规定的内容亦有和行政法相关，因而也是行政法的法源。应该注意的是，“修改后的”限定词主要起干扰作用，即便没有这一限定词，亦不影响答案的成立。
 - 答案：BC。**首先应该明确规章制定主体的性质只能是行政机关，选项A所指为权力机关，因此是错误的。选项D是民族自治州的人民政府，根据宪法组织法的规定，并无制定规章的权力。选项B和C均是《立法法》所称“较大的市的人民政府”，拥有规章制定权。
 - 答案：AB。**宪法在我国法院审判活动中一般不被直接引用是事实，但是这并非判断规范性文件是否为行政法法源的标准。事实上，宪法具有最高的法律效力，是我国的根本大法，宪法的许多内容是和行政法有关的。因此，选项A是正确的。选项C是对国内法渊源的效力和国际法渊源效力的比较，一般认为，国际法渊源的效力高于国内法渊源的效力，我国声明保留的条款除外。国务院的法律解释，不仅约束下级行政机关，也约束行政相对人，所以也是行政法的表现形式。
 - 答案：ABCD。**本题考查行政法特殊法律渊源。
 - 答案：AD。**理论学说不是行政法的渊源，规章是
- 一般渊源。
- 答案：BCD。**行政法律规范可以由行政机关制定。
- ## 三、名词解释
- 答案：**行政法的法源是行政法规范和原则的表现形式，亦即行政法法律规范来源、出处。行政法的一般法源包括宪法、法律、行政法规与行政规章、地方性法规、自治条例和单行条例，特殊法源包括法律解释、其他规范性文件和国际条约、惯例。
 - 答案：**行政法规是国务院根据宪法和法律所制定的规范性法律文件。具有如下特征：（1）从主体上看：行政法规的制定权专属于国务院，其他任何组织都无权制定行政法规；（2）从依据上看：行政法规是依据宪法与法律而制定的，因此它具有从属国家法律性，其内容不得与宪法和法律相抵触。（3）从性质上看：行政法规属于法律规范的一种形式，属于“法”的范畴。（4）从内容上看：除专属于宪法和法律规定的內容外，它可以规范政治、经济、教育、科技、文化、外事等各个领域的国家和社会管理事务。
 - 答案：**地方性法规是省、自治区、直辖市和国务院规定的较大的市的人民代表大会及其常务委员会根据宪法、法律和行政法规制定的规范性法律文件。
 - 答案：**自治条例和单行条例是我国民族自治区、自治州、自治县的人民代表大会，依照当地民族的政治、经济和文化的特点，经法律程序制定的，在本自治地方有效的规范性法律文件。我国是统一的多民族国家，各少数民族聚居的地方实行区域自治，这是宪法所确立的原则。自治条例和单行条例是我国行政诉讼法律规范的表现形式之一，它在行政诉讼中享有法律依据之地位。
 - 答案：**行政判例是法院就行政案件作出的能为以后审理同类行政案件所援引的判决。在英美法系，判例具有法的效力，法官审理案件可以援引以前的判例。部分大陆法系法院在审理行政案件时，法官也可以依据行政案例判案。在我国判例不具有法的效力，但经最高人民法院审判委员会审定，登载于《最高人民法院公报》的案例对审判实践有重要的指导作用。
 - 答案：**行政规章是国务院部、委，省、自治区、直辖市人民政府，省、自治区人民政府所在地的市的人民政府，国务院批准的较大的市以及经济特区市的人民政府按照法律规定的权限、程序和形式，制定发布的规范性法律文件。
 - 答案：**行政解释是具有法定解释权的国家行政机关对制定法所作的能够产生法律拘束力的解释。