

- 宪法学
- 法理学
- 刑法学
- 民法学
- 行政法学
- 经济法学
- 婚姻法学
- 国际法学
- 刑事诉讼法学
- 民事诉讼法学

行政法学

顾问/王国枢
主编/丘恒昌 王德刚

GAODENG
JIAOYU
FALU
ZIXUE
KAOSHI
ZHINAN

高等教育法律自学考试指南

高等教育法律自学考试指南

行 政 法 学

顾 问 王国枢
主 编 丘恒昌 王德刚
撰稿人 刘云艳 陈遥遥
石 芳 李怀义

法 律 出 版 社

图书在版编目(CIP)数据

行政法学/丘恒昌,王德刚主编. - 北京:法律出版社,1998

(高等教育法律自学考试指南)

ISBN 7-5036-2640-2

I.行… II.①丘… ②王… III.行政法-法的理论-高等教育-自学考试-自学参考资料 IV.D912.1

中国版本图书馆 CIP 数据核字(98)第 32701 号

出版·发行/法律出版社

经销/新华书店

印刷/北京宏伟胶印厂

开本/850×1168 毫米 1/32 印张/6 字数/144 千

版本/1999 年 1 月第 1 版 1999 年 1 月第 1 次印刷

印数/0,001—8,000

社址/北京市广安门外六里桥北里甲 1 号八一厂内干休所(100073)

电话/63266794 63266796

出版声明/版权所有,侵权必究

书号:ISBN 7-5036-2640-2/D·2350

定价:10.00 元

(如有缺页或倒装,本社负责退换)

出版说明

自学教材科目多，内容庞杂，而自学考试难度大，要求高，考核范围广，在短期内顺利通过考试确非易事，因此，我们于1997年3月出版了《高等教育法律自学考试指南》一书，面世后，受到广大读者的热烈欢迎，并给我们提出了一些良好的建议。应广大读者的要求，我们组织编写了这套书。

本套书在原书的基础上按自考科目分成若干本书，该修订的科目按照新的法律规定作了修改，并在原来的基础上增加了练习题的内容，每本书的最后附以近年来自学考试习题及答案。

本书的宗旨，是将各门学科的“命题焦点”归纳整理，并且用最简洁、最精炼的语言将其呈现在读者面前。为了实现这一宗旨，本套书以教学大纲为基础，以历年来自考试题为依据，整理出每门课程的精华。每门课程以教材章节为序，每章包括四部分：（1）考核要点，即该章经常考核的范围；（2）核心内容，也就是该章的“命题焦点”；（3）核心练习，将一些重点内容以习题的形式出现，以加深读者印象；（4）练习答案。

本套书的作者都是长期担任法律自学考试的教学辅导工作的人士，这套书是他们长期自考教学经验的总结。

本套书突出了指南的特点，不尚大而全，但求短而精，与其

他辅导书最明显的差异是“一书在手，要点全有”。愿它能助广大法律专业自考考生一臂之力。

编 者

1998.9.

目 录

□第一章 绪 论.....	1
考核要点.....	1
核心内容.....	1
核心练习.....	7
练习答案	12
□第二章 行政法律关系主体	14
考核要点	14
核心内容	14
核心练习	22
练习答案	28
□第三章 行政行为概述	30
考核要点	30
核心内容	30
核心练习	37
练习答案	41
□第四章 抽象行政行为	44
考核要点	44
核心内容	44
核心练习	50
练习答案	53

□第五章 具体行政行为	55
考核要点	55
核心内容	55
核心练习	72
练习答案	81
□第六章 行政合同	85
考核要点	85
核心内容	85
核心练习	88
练习答案	89
□第七章 行政指导	91
考核要点	91
核心内容	91
核心练习	92
练习答案	93
□第八章 行政程序法	95
考核要点	95
核心内容	95
核心练习	98
练习答案	100
□第九章 行政违法与行政责任	101
考核要点	101
核心内容	101
核心练习	104
练习答案	105
□第十章 行政赔偿	107
考核要点	107
核心内容	107

核心练习·····	113
练习答案·····	117
□第十一章 行政复议·····	119
考核要点·····	119
核心内容·····	119
核心练习·····	124
练习答案·····	128
□第十二章 司法审查·····	129
考核要点·····	129
核心内容·····	129
核心练习·····	140
练习答案·····	145
□附:近年来高等教育自学考试行政法学试题及参考答 案·····	148
1995年上半年全国高等教育自学考试行政法学试题·····	148
1995年上半年全国高等教育自学考试行政法学试题 参考答案·····	153
1996年上半年全国高等教育自学考试行政法学试题·····	156
1996年上半年全国高等教育自学考试行政法学试题 参考答案·····	162
1997年上半年北京市高等教育自学考试行政法学试题·····	164
1997年上半年北京市高等教育自学考试行政法学试 题参考答案·····	170
1997年下半年全国高等教育自学考试行政法学试题·····	172
1997年下半年全国高等教育自学考试行政法学试题 参考答案·····	177

第一章 绪 论

【考核要点】

本章主要考核行政法的概念、渊源、分类,行政法的基本原则等基本概念、内容。

【核心内容】

一、行政的涵义

(一)行政的概念:行政法领域的行政是相对于社会组织、企业“私人行政”的“公共行政”,是国家行政机关对国家与公共事务的决策、组织、管理和调控。

(二)行政权

1. 行政权的涵义:行政权是由国家宪法、法律赋予的国家行政机关执行法律规范、实施行政管理活动的权力,是国家政权的组成部分。

2. 行政权的特点

行政权与其他国家权力和社会组织、公民的权利不同。

(1)相对于其他国家权力而言,它具有自由裁量性、主动性和广泛性等特点;

(2)相对于社会组织、公民个人而言,它具有强制性、单方性和优益性等特点。

3. 行政权的内容

不同的行政机关有着内容不同、数量不等的行政职权。就总体而言,行政权大致有以下内容:行政立法权,行政命令权,行政决定权,行政检查监督权,行政制裁权,行政强制执行权,行政裁判权等。

二、行政法的涵义

(一)行政法的概念:是调整行政关系以及在此基础上产生的监督行政关系的法律规范和原则的总称。或者说是调整因行政主体行使职权而发生的各种社会关系的法律规范和原则的总称。

(二)行政法的调整对象:行政法的调整对象是行政关系和监督行政关系,是因国家机关及其他行政主体行使其行政职权而发生的各种社会关系。

(三)行政法的渊源

行政法的渊源是行政法规范和原则的表现形式。它有一般渊源和特殊渊源。

一般渊源包括:

1. 宪法;
2. 法律;
3. 行政法规与部门规章,行政法规是指国务院根据宪法和法律制定的关于行政管理的规范性文件的总称;
4. 地方性法规、自治条例、单行条例、地方规章。地方性法规,是指省、自治区、直辖市的人民代表大会及其常务委员会,省、自治区人民政府所在地的市和国务院批准的较大的市的人民代表大会及其常务委员会,在不与宪法、法律、行政法规相抵触的前提下,所制定的规范性文件的总称。地方规章,是指省、自治区、直辖市人民政府所在地的市和经过国务院批准的较大的市的人民政

府,根据法律和行政法规制定的规范性文件的总称。

特殊渊源包括:

1. 法律解释;
2. 其他规范性文件,主要是中共中央与国务院、国务院与有关社会组织联合发布的规范性文件;
3. 我国承认的国际条约和惯例。

(四)行政法的分类

根据不同的标准进行分类,可以分为以下几种:

1. 一般行政法和特别行政法。这是以行政法的调整对象的范围为标准的分类。

一般行政法是指对一般的行政关系和监督行政关系加以调整的法律规范与原则的总称,如行政组织法、公务员法、行政处罚法、行政程序法等。

特别行政法是指对特别行政关系和监督行政关系加以调整的法律规范和法律原则的总称,如经济行政法、军事行政法、体育行政法、教育行政法、公安行政法、民政行政法、卫生行政法、科技行政法等。

2. 实体行政法和程序行政法。这是以行政法规范的性质为标准对行政法所作的划分。

实体行政法是规范当事人在某种法律关系中的存在地位或资格和权能等实体性权利义务的法规范的总称,如行政诉讼法、行政程序法等。

程序行政法是规定实施实体性行政法规范所必需的当事人程序性权利义务的法规范的总称。

(五)行政法的特点

行政法作为一个部门法,无论在形式上还是在内容上都有区别于其他部门法的特点。

1. 行政法在形式上的特点

(1)行政法没有统一、完整的法典；

(2)行政法规范赖以存在的法律形式、法律文件的数量特别多，居各部门法之首。

2. 行政法在内容上的特点

(1)行政法的内容十分广泛；

(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。

三、行政法关系

(一)行政法关系的概念：是指由行政法调整的具有行政法上权利义务内容的社会关系。它包括行政法律关系和监督行政法律关系两大类。

(二)行政法律关系

1. 行政法律关系的概念：行政法律关系，是指由行政法调整的具有行政法上权利义务内容的行政关系。

2. 行政法律关系的特征

(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。这是指行政法律关系主体双方的权利义务不对等。

(3)行政法律关系的主体的权利义务一般是法定的。行政法律关系主体之间不能相互约定权利义务，不能自由选择权利义务，必须根据法律规范取得权利并承担义务。

(4)行政法主体实体上的权利和义务是重合的。

(5)大多数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，只有在法律规定的情况下，才由法院通过司法程序解决。

3. 监督行政法律关系

(1)监督行政法律关系，是指国家有权机关在监督行政行为过

程中,与行政主体之间形成的受行政法规范调整的各种关系。

(2) 监督行政法律关系

监督行政法律关系是一种多重复杂的法律关系。在我国对行政有监督权的主体有多个,如权力机关、司法机关、行政监察机关等。在这些监督主体监督行政的过程中,分别形成相应的监督行政法律关系,且这些关系并非完全分离,更多时候是相互交叉的。

监督行政法律关系包含着行政诉讼法律关系。行政诉讼法律关系是以审判机关为监督主体的监督行政法律关系。监督行政法律关系主体之间的权利义务关系具有非对等性。一般来说监督主体处于主导地位,享有相对于被监督主体来说较多的权利。监督行政法律关系的客体是行政主体的行政行为。

四、行政法的基本原则

行政法的基本原则是行政法治原则,它涵盖了对行政法关系所有主体的要求。其对行政主体的要求可以概括为依法行政。依法行政是行政法治原则的最重要的内容,它具体又包括三项原则:行政合法性原则、行政合理性原则和行政应急性原则。

(一) 行政合法性原则

1. 概念:是指行政权的存在、行使必须依据法律、符合法律,不得与法律相抵触。

2. 行政合法性原则的具体内容和要求

(1) 行政职权必须基于法律授予才能存在,即要求行政主体在其法定权限内行使职权。任何没有法律根据的职权都不应存在。

(2) 行政职权必须依据法律行使,即要求行政主体行使职权既不能违反行政实体规范,也不能违反行政程序规范,不履行或迟延履行法定职责,要承担相应的法律责任。

(3) 行政授权、行政委托必须有法律依据,符合法律要旨,依法定程序进行。

以上三个方面的内容和要求是有机统一的。

(二)行政合理性原则

1. 概念:是指行政行为的内容要客观、适度、合乎理性。

2. 行政合理性原则的具体内容和要求

(1)行政行为应符合立法目的;

(2)行政行为应建立在正当考虑的基础上,不得考虑不相关因素;

(3)平等适用法律规范,不得对相同事实给予不同对待;

(4)符合自然规律;

(5)符合社会道德。

(三)行政应急性原则

1. 概念:是指在某些特殊的紧急情况下,出于国家安全、社会秩序或公共利益的需要,行政机关可以采取没有法律依据的或与法律相抵触的措施。

2. 行政应急权的行使

行政应急性原则是合法性原则的例外,但应急性原则并非排斥任何法律控制。一般而言,行政应急权的行使应符合以下几个条件:(1)存在明确无误的紧急危险;(2)非法定机关行使了紧急权力,事后应由有权机关予以确认;(3)行政机关作出的应急行为应受有权机关的监督;(4)行政应急权的行使应当适当,应将负面损害控制在最小程度和范围内。

(四)行政合法性原则与行政合理性原则的关系

行政合法性原则与行政合理性原则是行政法原则的两个重要组成部分,二者既有区别又有联系。合法性原则适用于行政法的所有领域,合理性原则主要适用于自由裁量领域;通常一个行为如果触犯了合法性原则,就不再追究其合理性问题;而一个自由裁量行为,即使没有违反合法性原则,也可能引起合理性问题。随着国家立法进程的推进,原先属于合理性的问题可能被提升为合法性问题。

五、行政法的作用

(一)行政法具有保障行政管理有效实施的作用。这个作用主要是通过确认和赋予行政机关管理职能来实现的,体现为:

1. 行政法确认行政权的相对独立性,确认行政权由国家行政机关享有和行使。

2. 行政法确认行政机关具有相对于公民、法人及其他组织的行政权力,赋予行政权以优益性、强制性等属性。

3. 行政法保障行政机关对其公务员的管理权。

4. 行政法保护行政机关在特殊情况下的活动。

5. 随着社会发展的需要,行政法不断确定新的行政职能。

(二)行政法具有保护公民、组织的合法权益的作用

行政法保护公民、组织的合法权益是通过建立一系列制度来实现的。

1. 行政法创设的以民主、公正为主要价值目标的行政程序制度帮助公民参与行政决策,影响行政决策,以保护自己的权益。

2. 行政法设立行政公开制度、行政申诉制度、国家赔偿制度等,使行政法保护公民、组织合法权益的作用得以充分发挥。

上述两个方面的作用是对立统一的,两者相互依赖,不可偏废。

【核心练习】

一、填空

1. 行政法的调整对象是_____。
2. 行政法的渊源是指行政法的_____。
3. 行政法治原则对行政主体的要求可概括为_____,它具体可分解为____、____、_____。
4. 行政合法性原则是指行政权的____、_____必须依据法

律、符合法律,不得与法律相抵触。

5. 行政合理性原则是指行政行为的内容要____、____、____。

6. 合理性原则产生的主要原因是由于____的存在。

7. 行政法规是____制定的规范性文件。

8. 以行政法调整对象的范围为标准,行政法可分为____和____。

9. 第二次世界大战前属大陆法系行政法,第二次世界大战后又属普通法系行政法的国家有____。

10. 英国行政法理论的核心是探讨____。

11. 在行政实体法关系中,当事人双方的地位是____的。

12. 西方法学家霍兰德认为,宪法典是静态的宪法,行政法是____的宪法。

13. ____和行政合理性是依法治国原则在行政领域的具体体现。

14. 合理性原则产生的主要原因是____的存在和扩大。

15. 行政法治原则可分解为合法性原则和____。

16. ____是西方公务员制度的发源地。

二、选择题

1. 经行政法规调整的关系____。

- A. 都是法律关系 B. 不一定是法律关系
C. 都是行政法律关系 D. 不一定是行政法律关系

2. 行政法的渊源有____。

- A. 法律 B. 社会团体的章程
C. 法规 D. 乡规民约

3. 以行政法规范的性质为标准,行政法可分成____。

- A. 行政组织法 B. 实体行政法
C. 行政行为法 D. 程序行政法

4. 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
5. 在一般情况下,_____是各类行政法关系必要的当事人。
- A. 公民 B. 行政主体
C. 社会组织 D. 企事业单位
6. 行政法的基本原则是_____。
- A. 行政合法性原则 B. 行政合理性原则
C. 行政法治原则 D. 依法行政原则
7. 行政关系是_____。
- A. 行政法调整某些社会关系的过程中形成的关系
B. 国家行政机关参与社会活动所形成的所有社会关系
C. 国家行政机关在行使其职权过程中发生的各种社会关系
D. 当事人之间的权利、义务关系
8. 行政权相对于社会组织、公民个人权利而言,具有的特点有:_____。
- A. 强制性 B. 单方性
C. 优益性 D. 对等性
9. 监督法律关系的主体可以是_____。
- A. 权力机关 B. 司法机关
C. 审计机关 D. 行政机关
10. 下列可成为行政法律关系客体的是:_____。
- A. 交通工具 B. 文学作品
C. 不作为 D. 法人
11. 行政法的基本原则是_____。
- A. 民主集中制 B. 行政法治原则
C. 首长负责制 D. 统一领导、分级管理原则
12. 某省卫生厅依《药品管理法》对所属药品公司进行管理而