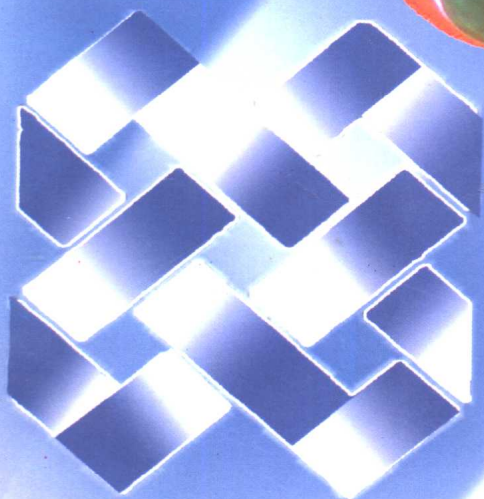
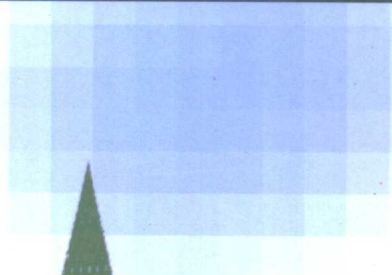


行政法学案例^①分析解题指南



全国高教自考法律专业案例丛书

顾问 李双元 吴祖谋
主编 蒋新苗 吕岩峰



湖南人民出版社

行政法学案例 分析解题指南



全国高教自考法律专业案例丛书

顾 问：李双元 吴祖谋
主 编：蒋新苗 吕岩峰
副主编：金彭年 李和平 佘国华
编 著：佘国华 陈平其 黄新颖

湖南人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

行政法案例分析报告/陈平其编著. —长沙:
湖南人民出版社, 2001. 1

(法学案例分析报告丛书/蒋新苗主编)

ISBN 7-5438-2464-7

I. 行... II. 陈... III. 行政法-案例-分析-中
国-高等教育-自学考试-自学参考资料

IV. D922.105

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2000)第 84423 号

责任编辑:刘德华

装帧设计:胡薇薇

行政法案例分析报告

余国华 陈平其 黄新颖 编著

*

湖南人民出版社出版、发行

(长沙市银盆南路 78 号 邮编:410006)

湖南省新华书店经销 诚成(湖南)彩色印刷有限公司印刷

2001 年 1 月第 1 版第 1 次印刷

开本:850×1168 1/32 印张:12.25

字数:294,000 印数:1-5,000

ISBN7-5438-2464-7

D·333 定价:19.50 元

序 言

作为我国规模最大的开放式、社会化高等教育形式的自学考试产生于 20 世纪 70 年代,自 80 年代初步走向制度化和法制化后,90 年代又再现辉煌,1999 年下半年参加自学考试的人数多达 650 万,再创历史新高。跨入 21 世纪后,随着我国现代法治建设进程的加快,整个社会掀起了一股学法用法的热潮,报考高等教育自学考试法学类(法律、律师专业)的考生急剧增加。但是,在法学类自考中,令考生们深感头疼的是案例分析,一是这类题目所占比较大,二是常常不知从何着手解题,即使答了题也是难得高分。据权威部门的统计,案例分析题是法学自考中失分率最高的一道题。

为了帮助广大考生解决好案例分析题,提高得分机率,最终顺利通过自学考试,在湖南人民出版社邓胜文编辑的精心策划下,我们组织了武汉大学、湖南师范大学、浙江大学、吉林大学、河南大学、湖南大学一批从事法学教育多年、积累了丰富教学经验和掌握了科学的应试技能的教授、博士及年轻教师,编写了这套高等教育自学考试法学案例分析指南。这套丛书是在全国高等教育自学考试指导委员会法学组成员李二元教授、吴祖谋教授的全面指导下完成的,最大的特点是遵循高等教育自学考试的基本规律,以各门课程的自学考试大纲和教材为依据,先简要介绍典型案例,再结合法理和法律条文进行条分缕析,指明解题思路以启发思维,最后给出一个较为科学的参考答案。每一个案例

11/9/2011

都是经过认真、仔细筛选的，分析也是重在传授解题技巧和方法。每一道案例题的题干和答案的设计宗旨在于为广大参加法学自考的同志提供一个举一反三的范例。此外，值得注意的是，这套丛书编排打破了传统模式，并非单纯按自学考试每门课程单独一本辅导书的框架硬套，而是将相关的课程编在一起，以利于触类旁通，诸如将刑法学和刑事诉讼法学合编为刑事法学，将国际法、国际私法学、国际经济法学合编为国际法学，将行政法学、行政诉讼法学和行政处罚法学合编为行政法学。

可以相信，这套经过科学设计和编排的法学自学考试案例分析指南是各位立志以快捷的方式通过法学类自学考试不可多得的指路明灯，只要善于使用，必将使自学收到事半功倍的效果。不仅如此，而且该丛书对普通高等教育学校的法学教学以及参加律师、公证员等考试的考生也同样具有很高的参考价值。

全国高等教育自学考试案例分析解题指南

编写组

2000年8月8日

李双元，湖南新宁人，武汉大学、湖南师范大学终身教授、博士生导师，全国高等教育自学考试指导委员会法学委员会委员，国务院学位委员会第三届学科评议组法学组成员。

吴祖谋，上海市人，河南大学教授，全国高等教育自学考试指导委员会法学委员会委员。



第一篇 行政处罚法·····	(1)
一、解题方法与技巧·····	(1)
二、案例分析模拟试题及解题要点·····	(8)
案例 1: 县监察局所作行政降级处分是一种行政处罚吗·····	(8)
案例 2: 派出所对高某所作 20 日的行政拘留为什么不法·····	(11)
案例 3: 行政处罚中应坚持处罚法定原则·····	(13)
案例 4: 行政处罚应坚持合法、公开、公正原则·····	(15)
案例 5: 行政处罚中的一事不再罚原则及行政处罚责任能力·····	(18)
案例 6: 行政处罚的时效·····	(21)
案例 7: 对精神病人行政处罚的适用及行政处罚的特殊时效·····	(23)
案例 8: 村委会依据村规民约所作的行政处罚为什么不法·····	(26)
案例 9: 公安局应对周文从轻而不是从重处罚·····	(28)
案例 10: A 县公安局所作的处罚决定为什么不法·····	(30)
案例 11: 行政处罚的地域管辖及适用·····	(32)
案例 12: 行政处罚中的指定管辖·····	(35)
案例 13: 行政处罚中的移送管辖及处罚折抵·····	(37)
案例 14: 行政处罚罚款的折抵·····	(40)



案例 15: 醉酒之人违法能否从轻处罚	(43)
案例 16: 从轻或减轻处罚的两种例外情况	(45)
案例 17: 行政处罚中的简易程序	(48)
案例 18: 行政处罚的一般程序	(50)
案例 19: 行政处罚的听证程序	(52)
案例 20: 行政机关在诉讼期间收集的证 据有效吗	(54)
案例 21: 行政处罚当事人有权进行陈述 和申辩	(57)
案例 22: 行政处罚中的回避原则	(59)
案例 23: 行政处罚适用听证程序时应注 意事项	(60)
案例 24: 派出所抓赌中有哪些作法不对	(64)
第二篇 行政复议法	(68)
一、解题方法与技巧	(68)
二、案例分析模拟试题及解题要点	(75)
案例 1: 运输公司不服该市人民政府决定 向省人民政府提起行政复议对吗	(75)
案例 2: 村委会不能成为行政复议的被申 请人, 乡政府不能成为行政复议 机关	(78)
案例 3: 史某应向谁提出复议申请	(80)

目

录

- 案例 4: 刘某财产被扣押, 他应向哪个部门申请行政复议 (83)
- 案例 5: 申某律师资格证被取消, 他应向何部门提出复议申请 (85)
- 案例 6: 行政确权行为可以申请行政复议 (88)
- 案例 7: 具体行政行为可以申请行政复议 (90)
- 案例 8: 公民可通过申请行政复议保护自身合法权益 (92)
- 案例 9: 法人如何提出复议申请及审查申请 (94)
- 案例 10: 对行政处分行为不能申请行政复议 (97)
- 案例 11: 行政机关对民事纠纷作出的调解或处理不在行政复议范围之内 (100)
- 案例 12: 申请复议及受理复议申请的期限, 一级复议制 (103)
- 案例 13: 复议参加人有哪些 (106)
- 案例 14: 何谓共同复议人 (109)
- 案例 15: 何谓复议申请人资格的转移 (112)
- 案例 16: 纺织厂应向谁申请行政复议 (114)
- 案例 17: 杨某、肖某应向哪个机关申请行政复议 (115)



案例 18: 对派出机构的具体行政行为不服而申请复议的管辖	(118)
案例 19: 对法定授权组织所作具体行政行为不服的, 应向谁提出复议申请	(121)
案例 20: 对共同行政行为不服申请复议的管辖问题	(123)
案例 21: 行政复议与行政诉讼的关系	(127)
案例 22: 复议申请的撤回	(130)
案例 23: 对复议被申请人重新作出具体行政行为的要求	(133)
案例 24: 行政复议被申请人不履行法定职责, 怎么办	(138)
案例 25: 工商局和税务局的行为违反了哪些法定程序	(140)
案例 26: 特定情况下, 复议决定即为终局裁定	(143)
案例 27: 公安局对其下属公安分局及负责人所作处罚决定合法吗 ...	(145)
第三篇 行政诉讼法	(148)
一、解题方法与技巧	(148)
二、案例分析模拟试题及解题要点	(155)
案例 1: 县法院应以谁为被告	(155)
案例 2: 行政诉讼只能针对行政主体的职务行为	(157)

- 案例 3: 对治安行政案件而言, 复议是提起行政诉讼的前提条件 (158)
- 案例 4: 不能就抽象行政行为提起诉讼 (159)
- 案例 5: 行政机关拥有最终裁决权的几种情况 (160)
- 案例 6: 不能就行政处分提起诉讼 (162)
- 案例 7: 为什么不能将县劳动争议仲裁委员会作为被告 (163)
- 案例 8: 县法院为何受理此案 (165)
- 案例 9: 对尚未终结的具体行政行为, 人民法院不应介入 (166)
- 案例 10: 此案为什么只能向北京市中级人民法院起诉 (167)
- 案例 11: 海关行政案件应该由中级人民法院管辖 (169)
- 案例 12: 该案应由哪个人民法院来管辖 (169)
- 案例 13: 行政诉讼的特殊地域管辖 ... (171)
- 案例 14: 因不动产提起的诉讼, 只能由不动产所在地人民法院管辖 (172)
- 案例 15: 正确理解“原告所在地”, B 市人民法院应受理起诉 (174)
- 案例 16: 专门人民法院不受理行政案件 (175)
- 案例 17: A、B 两县人民法院及 C 市人民法院的作法有何不妥 (176)

目

录

案例 18: 要成为行政诉讼中合法的原告 应具备的条件	(179)
案例 19: 王某为何具备原告资格	(180)
案例 20: 经过复议程序后再起诉情况下 被告的确定	(182)
案例 21: 金某应以谁为被告	(184)
案例 22: 受委托组织不能成为被告 ..	(185)
案例 23: 共同诉讼情况下被告的确定	(186)
案例 24: 该案是普通的还是必要的共同 诉讼	(188)
案例 25: 行政诉讼中的第三人及必要的 共同诉讼	(190)
案例 26: 为什么化工厂与师范学校不能 成为第三人	(192)
案例 27: 行政诉讼中被告及第三人的确定	(193)
案例 28: 袁某、王某为何应以第三人的 身份参加诉讼	(195)
案例 29: 被告不明确, 人民法院不能受 理此案	(197)
案例 30: 在出入境问题上受到公安机关 拘留处罚, 受处罚人只能在复议 和起诉二者之间择其一	(198)
案例 31: 行政诉讼法定期限及特殊规定	(200)
案例 32: 人民法院审理行政案件, 不适 用调解	(202)



案例 33: 原告申请撤诉必须具备四个方面的条件	(204)
案例 34: 视为申请撤诉与缺席判决 ...	(206)
案例 35: 停止执行具体行政行为的三种特殊情况	(209)
案例 36: 行政诉讼中的诉讼中止与终结	(211)
案例 37: 必要的共同诉讼与诉讼中止、终结	(213)
案例 38: 普通的共同诉讼与撤诉、诉讼中止、诉讼终结	(217)
案例 39: 行政诉讼中的回避	(220)
案例 40: 行政诉讼中的合议制度、公开审判制度及回避制度	(223)
案例 41: 主要证据不足, 县法院撤销公安局对杨某的处罚决定	(225)
案例 42: 人民法院无权直接作出行政处罚	(226)
案例 43: 行政诉讼中的证据认定	(229)
案例 44: 在诉讼期间, 被告改变被诉具体行政行为合法吗	(232)
案例 45: 行政诉讼中的执行中止	(233)
案例 46: 行政诉讼中的执行终结	(235)
 第四篇 国家赔偿法	 (238)
一、解题方法与技巧	(238)
二、案例分析模拟试题及解题要点	(244)

案例 1: 《国家赔偿法》的溯及力	(244)
案例 2: 国家赔偿的归责原则	(248)
案例 3: 赔偿义务机关的确定及赔偿请求 权的继承	(250)
案例 4: 提起行政赔偿诉讼的前提条件	(255)
案例 5: 行政赔偿的例外情况	(258)
案例 6: 国家赔偿针对的只是“行使职权” 的行为	(259)
案例 7: 如何提出赔偿请求	(261)
案例 8: 行政赔偿诉讼中的调解原则及承 担赔偿责任的范围	(264)
案例 9: 交通局不用承担行政赔偿责任	(267)
案例 10: 行政机关只就直接经济损失承 担赔偿责任	(270)
案例 11: 司法赔偿范围、赔偿义务机关 及赔偿请求范围	(273)
案例 12: 杜某能得到司法赔偿吗	(277)
案例 13: 遭错误逮捕, 肖某有权获得司 法赔偿	(281)
案例 14: 法律规定不追究刑事责任的人 被羁押的, 国家并不承担赔偿责任	(284)
第五篇 历届行政法学自考题	(288)
一、一九九四年上半年全国高等教育自学 考试行政法学试题	(288)

- 二、一九九四年上半年全国高等教育自学考试行政法学试题答案及评分标准
..... (294)
- 三、一九九四年下半年全国高等教育自学考试行政法学试题..... (298)
- 四、一九九四年下半年全国高等教育自学考试行政法学试题答案及评分标准
..... (304)
- 五、一九九五年上半年全国高等教育自学考试行政法学试题..... (308)
- 六、一九九五年上半年全国高等教育自学考试行政法学试题答案及评分标准
..... (314)
- 七、一九九六年上半年全国高等教育自学考试行政法学试题..... (317)
- 八、一九九六年上半年全国高等教育自学考试行政法学试题答案及评分标准
..... (324)
- 九、一九九七年十月全国高等教育自学考试行政法学试题..... (327)
- 十、一九九七年十月全国高等教育自学考试行政法学试题答案及评分标准
..... (333)
- 十一、一九九九年四月全国高等教育自学考试行政法学试题..... (336)
- 十二、一九九九年四月全国高等教育自学考试行政法学试题答案及评分标准
..... (340)

目**录**

- 十三、一九九九年十月全国高等教育自学考试行政法学试题…………… (343)
- 十四、一九九九年十月全国高等教育自学考试行政法学试题答案及评分标准…………… (350)
- 十五、二〇〇〇年十月全国高等教育自学考试行政法学试题…………… (355)
- 十六、二〇〇〇年十月全国高等教育自学考试行政法学试题答案及评分标准…………… (362)
- 十七、二〇〇〇年十月全国高等教育自学考试行政诉讼法学试题…………… (366)
- 十八、二〇〇〇年全国高等教育自学考试行政诉讼法学试题答案及评分标准…………… (371)

第一篇 行政处罚法

一、解题方法与技巧

行政处罚方面的案例分析题虽然涉及的方面比较多，但主要还是集中在行政处罚的种类、行政处罚的依据、行政处罚的实施机关、行政处罚的管辖、行政处罚的适用、行政处罚的程序等方面。在作题之前，首先必须弄清所提问题是哪一方面的问题，可能涉及到哪些有关的知识，应该考虑哪些问题。在这方面，也有一些基本的方法与技巧。

（一）解题顺序

解题时应遵循一定的顺序，这样有利于快速地、准确地解题。

第一步：快速读题。行政处罚的案情同后面所提问题往往密切相关，因而首先必须将整个案情快速了解一遍，尽量弄清本案例可能涉及的问题与可能涉及的知识点，弄清案例中的可能同问题有关的案情与事实。必要时，可在自己认为同问题有关或是某些特殊的事实下面划横线或作点其他的记号，既有利于在审题时理清思路，也利于在解题时不致遗忘一些必要的情节或事实。

一般来说，将整个案例题通读一遍以后，就能形成对案情的一个基本的印象。因此，读一遍也就可以了。但如果通读一遍后，对整个案情仍非常模糊，则宜再读一遍，争取在审题、答题以前对案情有一个大致的、较为清晰的印象。

第二步：仔细审题。在了解了所提的问题以及所涉及到的知