

姜明安/学术顾问  
李洪雷/主编

高校法学专业课程考试同步训练

# 行政法与行政诉讼法 习题集

本丛书以现行有效的法律、法规为依据，同时参照教育部高等学校法学学科教学指导委员会组编的“面向21世纪课程教材——全国高等学校法学专业核心课程教材”的内容和体例，并吸收其他相关教材的内容进行编撰。全套丛书依学科分为14卷，各卷以章为序编设习题，所设习题系统、全面，覆盖面广，可辅助读者在短时间内高效率地学习与掌握所学基本知识，加深对所学内容的记忆，同时锻炼其分析问题与解决问题的能力，为其参加各种考试奠定基础。相信本丛书能为读者法学专业课程的学习提供有益的帮助。

高校法学专业课程考试同步训练

法理学习题集  
中国法制史习题集  
宪法习题集  
行政法与行政诉讼法习题集  
民法习题集  
商法习题集  
知识产权法习题集  
经济法习题集  
民事诉讼法习题集  
刑法习题集  
刑事诉讼法习题集  
国际法习题集  
国际私法习题集  
国际经济法习题集

101

法律出版社

高校法学专业课程考试同步训练

# 行政法与行政诉讼法习题集

学术顾问 姜明安  
主 编 李洪雷  
副 主 编 詹福满 毕洪海  
撰 稿 人 李洪雷 詹福满 毕洪海 牛文展  
任端平 宋凯莉 戚建刚

法律出版社

**图书在版编目(CIP)数据**

行政法与行政诉讼法习题集/李洪雷主编. —北京:法律出版社,  
2002.12

(高校法学专业课程考试同步训练)

ISBN 7-5036-4058-8

I.行… II.李… III.①行政法—中国—高等学校—习题  
②行政诉讼法—中国—高等学校—习题

**中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 095823 号**

©法律出版社·中国

---

出版/法律出版社  
总发行/中国法律图书公司  
印刷/北京北苑印刷有限责任公司

编辑/法律考试出版中心  
经销/新华书店

---

开本/787×1092毫米 1/16  
版本/2003年1月第1版

印张/9.5 字数/225千  
印次/2003年1月第1次印刷

---

法律出版社/北京市莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)  
电子邮件/info@lawpress.com.cn  
网址/www.lawpress.com.cn

电话/010-63939796  
传真/010-63939622

---

法律考试出版中心/北京市莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)  
电子邮件/test@lawpress.com.cn  
读者热线/010-63939636

传真/010-63939650

---

中国法律图书公司/北京市莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)  
传真/010-63939777  
网址/www.Chinalaw-book.com

销售热线/010-63939792  
010-63939778

---

书号:ISBN 7-5036-4058-8/D·3776 定价:16.00元

## 出版说明

为丰富和储备法律专业知识,拓展法律思维的深度和广度,模拟训练实际应用法律知识的技能,我社邀请诸多有教学经验的专家、学者为各高等法律院校(系)的学生和其他渴望学习法律的研习者策划编写了这套自测丛书。

本套习题集是以现行有效的法律、法规为依据,参照教育部高等学校法学学科教学指导委员会组编的“面向 21 世纪课程教材——全国高等学校法学专业核心课程教材”的内容和体例,并吸收其他相关教材的内容编撰而成的。全套丛书依学科分为 14 卷,即法理习题集、中国法制史习题集、宪法习题集、行政法与行政诉讼法习题集、民法习题集、商法习题集、知识产权法习题集、经济法习题集、民事诉讼法习题集、刑法习题集、刑事诉讼法习题集、国际法习题集、国际私法习题集、国际经济法习题集。

本丛书针对高校法学教育以素质教育为主的特点,并结合应试需要编设习题,题型包括选择题、名词解释、论述题、材料分析题、案例分析题等,习题内容系统、全面,覆盖面广。读者通过本套习题的练习,可巩固与掌握所学基本知识,加深对所学内容的记忆,同时亦可锻炼自己分析问题、解决问题的能力,为参加各种法律考试奠定基础。

本丛书不仅可供法律院校(系)师生教学和研究使用,同时也是各类法律培训班、专科班一套极好的教学参考书。

希望本套习题集能为读者法学专业各阶段的每一步学习提供有益的帮助,书中不足之处也敬请读者批评指正。

法律出版社

2002.12

## 目 录

<b>第一章 行政法学的基本概念</b> .....	( 1 )
一、不定项选择题 .....	( 1 )
二、名词解释 .....	( 2 )
三、简答题 .....	( 2 )
四、论述题 .....	( 2 )
五、案例分析题 .....	( 2 )
<b>参考答案</b> .....	( 2 )
<b>第二章 行政法的法源</b> .....	( 5 )
一、不定项选择题 .....	( 5 )
二、名词解释 .....	( 5 )
三、简答题 .....	( 5 )
四、案例分析题 .....	( 6 )
<b>参考答案</b> .....	( 6 )
<b>第三章 行政法的基本原则</b> .....	( 9 )
一、不定项选择题 .....	( 9 )
二、名词解释 .....	( 10 )
三、论述题 .....	( 10 )
四、案例分析题 .....	( 10 )
<b>参考答案</b> .....	( 11 )
<b>第四章 行政法与行政法学的历史发展</b> .....	( 14 )
一、不定项选择题 .....	( 14 )
二、名词解释 .....	( 15 )
<b>参考答案</b> .....	( 15 )
<b>第五章 行政法主体</b> .....	( 16 )
一、不定项选择题 .....	( 16 )
二、名词解释 .....	( 17 )
三、简答题 .....	( 17 )
四、论述题 .....	( 17 )
五、案例分析题 .....	( 17 )
<b>参考答案</b> .....	( 17 )
<b>第六章 行政机关</b> .....	( 19 )

一、不定项选择题·····	( 19 )
二、名词解释·····	( 20 )
三、简答题·····	( 20 )
四、论述题·····	( 20 )
五、案例分析题·····	( 20 )
<b>参考答案</b> ·····	( 20 )
<b>第七章 依授权和依委托行使行政职能的组织</b> ·····	( 22 )
一、不定项选择题·····	( 22 )
二、名词解释·····	( 23 )
三、简答题·····	( 23 )
四、案例分析题·····	( 23 )
<b>参考答案</b> ·····	( 23 )
<b>第八章 国家公务员</b> ·····	( 25 )
一、不定项选择题·····	( 25 )
二、名词解释·····	( 26 )
三、简答题·····	( 26 )
四、案例分析题·····	( 26 )
<b>参考答案</b> ·····	( 26 )
<b>第九章 行政相对人</b> ·····	( 28 )
一、不定项选择题·····	( 28 )
二、名词解释·····	( 28 )
三、简答题·····	( 28 )
四、案例分析题·····	( 28 )
<b>参考答案</b> ·····	( 29 )
<b>第十章 行政法制监督主体</b> ·····	( 30 )
一、不定项选择题·····	( 30 )
二、名词解释·····	( 31 )
三、简答题·····	( 31 )
四、论述题·····	( 31 )
五、案例分析题·····	( 31 )
<b>参考答案</b> ·····	( 31 )
<b>第十一章 行政行为概述</b> ·····	( 34 )
一、不定项选择题·····	( 34 )
二、名词解释·····	( 36 )
三、简答题·····	( 36 )
四、论述题·····	( 36 )
五、案例分析题·····	( 36 )
<b>参考答案</b> ·····	( 36 )

<b>第十二章 行政立法</b> .....	( 39 )
一、不定项选择题 .....	( 39 )
二、名词解释 .....	( 40 )
三、简答题 .....	( 40 )
四、论述题 .....	( 40 )
五、案例分析题 .....	( 40 )
<b>参考答案</b> .....	( 40 )
<b>第十三章 行政处理——依申请行政行为</b> .....	( 43 )
一、不定项选择题 .....	( 43 )
二、名词解释 .....	( 44 )
三、简答题 .....	( 44 )
四、案例分析题 .....	( 45 )
<b>参考答案</b> .....	( 45 )
<b>第十四章 行政处理——依职权行政行为</b> .....	( 48 )
一、不定项选择题 .....	( 48 )
二、名词解释 .....	( 50 )
三、简答题 .....	( 51 )
四、论述题 .....	( 51 )
五、案例分析题 .....	( 51 )
<b>参考答案</b> .....	( 51 )
<b>第十五章 行政主体实施的其他行为</b> .....	( 56 )
一、不定项选择题 .....	( 56 )
二、名词解释 .....	( 57 )
三、简答题 .....	( 57 )
四、案例分析题 .....	( 57 )
<b>参考答案</b> .....	( 58 )
<b>第十六章 行政程序</b> .....	( 60 )
一、不定项选择题 .....	( 60 )
二、名词解释 .....	( 61 )
三、简答题 .....	( 61 )
四、论述题 .....	( 61 )
五、案例分析题 .....	( 61 )
<b>参考答案</b> .....	( 61 )
<b>第十七章 行政复议</b> .....	( 64 )
一、不定项选择题 .....	( 64 )
二、名词解释 .....	( 67 )
三、简答题 .....	( 67 )
四、论述题 .....	( 67 )

五、案例分析题·····	( 67 )
<b>参考答案</b> ·····	( 68 )
<b>第十八章 行政诉讼法概述</b> ·····	( 72 )
一、不定项选择题·····	( 72 )
二、名词解释·····	( 73 )
三、简答题·····	( 73 )
四、论述题·····	( 73 )
五、案例分析题·····	( 73 )
<b>参考答案</b> ·····	( 73 )
<b>第十九章 行政诉讼受案范围</b> ·····	( 76 )
一、不定项选择题·····	( 76 )
二、名词解释·····	( 77 )
三、简答题·····	( 77 )
四、论述题·····	( 77 )
五、案例分析题·····	( 77 )
<b>参考答案</b> ·····	( 78 )
<b>第二十章 行政诉讼管辖</b> ·····	( 81 )
一、不定项选择题·····	( 81 )
二、名词解释·····	( 82 )
三、简答题·····	( 82 )
四、案例分析题·····	( 82 )
<b>参考答案</b> ·····	( 82 )
<b>第二十一章 行政诉讼参加人</b> ·····	( 85 )
一、不定项选择题·····	( 85 )
二、名词解释·····	( 86 )
三、简答题·····	( 86 )
四、论述题·····	( 86 )
五、案例分析题·····	( 86 )
<b>参考答案</b> ·····	( 87 )
<b>第二十二章 行政诉讼证据</b> ·····	( 90 )
一、不定项选择题·····	( 90 )
二、名词解释·····	( 90 )
三、简答题·····	( 90 )
四、案例分析题·····	( 90 )
<b>参考答案</b> ·····	( 91 )
<b>第二十三章 行政诉讼程序</b> ·····	( 94 )
一、不定项选择题·····	( 94 )
二、名词解释·····	( 95 )

三、简答题	( 95 )
四、案例分析题	( 95 )
<b>参考答案</b>	( 96 )
<b>第二十四章 行政诉讼的法律适用</b>	( 99 )
一、不定项选择题	( 99 )
二、名词解释	( 99 )
三、简答题	( 99 )
四、案例分析题	( 99 )
<b>参考答案</b>	( 100 )
<b>第二十五章 行政诉讼的判决、裁定与决定</b>	( 101 )
一、不定项选择题	( 101 )
二、名词解释	( 102 )
三、简答题	( 102 )
四、论述题	( 102 )
五、案例分析题	( 102 )
<b>参考答案</b>	( 102 )
<b>第二十六章 行政附带民事诉讼</b>	( 106 )
一、不定项选择题	( 106 )
二、名词解释	( 106 )
三、简答题	( 106 )
四、案例分析题	( 106 )
<b>参考答案</b>	( 106 )
<b>第二十七章 行政赔偿与国家赔偿</b>	( 108 )
一、不定项选择题	( 108 )
二、名词解释	( 108 )
三、简答题	( 108 )
四、论述题	( 109 )
五、案例分析题	( 109 )
<b>参考答案</b>	( 109 )
<b>第二十八章 行政赔偿范围</b>	( 114 )
一、不定项选择题	( 114 )
二、名词解释	( 115 )
三、简答题	( 115 )
四、案例分析题	( 115 )
<b>参考答案</b>	( 115 )
<b>第二十九章 行政赔偿请求人和赔偿义务机关</b>	( 117 )
一、不定项选择题	( 117 )
二、名词解释	( 118 )

三、简答题	118
四、论述题	118
四、案例分析题	118
<b>参考答案</b>	118
<b>第三十章 行政赔偿方式和计算标准</b>	121
一、不定项选择题	121
二、名词解释	121
三、简答题	121
四、案例分析题	121
<b>参考答案</b>	122
<b>第三十一章 行政赔偿程序</b>	124
一、不定项选择题	124
二、名词解释	125
三、简答题	125
四、论述题	125
五、案例分析题	125
<b>参考答案</b>	125
<b>第三十二章 行政补偿</b>	127
一、不定项选择题	127
二、名词解释	127
三、简答题	128
四、论述题	128
五、案例分析题	128
<b>参考答案</b>	128
<b>综合练习(一)</b>	131
一、不定项选择题	131
二、名词解释	133
三、简答题	133
四、论述题	133
五、案例分析题	133
<b>参考答案</b>	133
<b>综合练习(二)</b>	136
一、不定项选择题	136
二、名词解释	138
三、简答题	138
四、论述题	138
五、案例分析题	138
<b>参考答案</b>	138

# 第一章 行政法学的基本概念

## 一、不定项选择题

1. 下列关于国家行政权力的认识,正确的是( )
  - A. 国家行政权力是一种可以强制他人服从的力量
  - B. 国家行政权力是职权与职责的统一
  - C. 国家行政权力只能为国家行政机关所享有
  - D. 国家行政权力是一种必须加以控制的权力
2. 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是指公共行政
  - 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
3. 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
4. 关于行政法的特点说法正确的是( )
  - A. 行政法是调整行政关系的法
  - B. 行政法对行政权有规范和控制作用,因此在古代不存在我们今天所说意义上的行政法
  - C. 行政法无法形成法律规范性文件
  - D. 行政法调整的社会关系比宪法调整的社会关系要广
5. 下列关于行政法学说法正确的有( )
  - A. 行政法学属于理论法学
  - B. 行政法学属于应用法学
  - C. 广义的行政法学包括行政法学总论、行政法学分论、行政诉讼法学、比较行政法学等
  - D. 行政法学研究的内容包括了行政组织、行政行为、行政程序、行政救济等
6. 下列关于行政法说法正确的有( )
  - A. 行政法不仅在我们今天存在,在古代也是存在的,如我国唐朝的《六典》就分门别类地规定了当时有关部门的职掌权限,因而被称为我国第一部行政法典
  - B. 行政法是与民主制度的发展紧密相连的,是法治原则的要求,亦是法治原则的体现
  - C. 行政法的产生是近现代以来,随着行政权的扩张,为规范和控制行政权而产生的
  - D. 行政法以法治为逻辑的出发点,同时又以法治为逻辑的归宿,舍此则只存在行政法制,而不存在真正的行政法
  - E. 行政法是特权法,是大陆法系国家的产物,在普通法系国家,没有普通法院与专门法院之分,一切案件都由普通法院管辖,因此,普通法系国家不存在所谓的行政法
7. 行政管理关系( )
  - A. 是行政关系中最基本的一部分
  - B. 是行政主体与相对人之间的关系
  - C. 行政主体在其中占据主导地位
  - D. 包括内部行政关系
8. 有关行政法律关系主体的权利义务的表达,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

9. 下列活动形成的关系属于行政法律关系的是( )

- A. 公安局给所属干警纪律处分
- 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

10. 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

11. 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

12. 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

13. 行政法的主要组成部分包括( )

A. 行政组织法 B. 行政程序法

C. 行政救济法 D. 行政强制执行法

14. 行政组织法包括( )

A. 公务员法 B. 公物法

C. 行政编制法 D. 行政复议法

15. 行政法学的主要内容有( )

A. 行政法的产生、发展及其规律

B. 行政法的理论基础

C. 行政法的内容与形式

D. 行政法律关系

16. 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

### 二、名词解释

1. 行政 2. 行政国

3. 行政法律关系 4. 行政法学

### 三、简答题

行政关系的种类。

### 四、论述题

为什么说行政法是控制和规范行政权的法?它是怎样控制和规范行政权的?

### 五、案例分析题

1994年9月田某考入北京某大学,取得本科生学籍。1996年2月,田某在参加一课程补考过程中,随身携带有该课程公式的纸条,中途去厕所时,纸条掉出,被监考老师发现。监考老师虽未发现田某有偷看纸条的行为,但还是按照考场纪律,当即停止了田某的考试。同时,北京某大学于同年3月5日按照该校《关于严格考试管理的紧急通知》之规定,决定对田某按退学处理。田某不服,遂向法院提起诉讼。

问:北京某大学对田某退学处理的行为,是否属于行政法意义上的行政?

## 参 考 答 案

### 一、不定项选择题

1. ABD A选项讲的是国家行政权具有强制性,B讲的是国家行政权是权与责的统一,D选项讲的是国家行政权具有两面性。一方面国家行政权对于管理社会,维持一定的秩序是必要的,另一方面又具有被滥用,因而侵犯行政相

对人权益的性质,故必须加以限制。C选项的错误之处在于把国家行政权的行政主体仅仅局限为国家行政机关,除了国家行政机关之外,法律、法规授权的组织所行使的行政权也是国家行政权。这一点要注意和教材上所说的国家行政、公共行政以及非国家的公共组织的行政进行区分。

2. 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。

3. ABCD

4. AB 行政法是调整行政关系,规范和控制行政权的法。行政法的产生是近代行政国的产物。在行政国的情况下,行政权急剧膨胀,在给社会带来秩序的同时,也有可能威胁到人们的权利,为此,必须对行政权加以控制。另外,行政法的产生和发展也是法治国形成的基本条件。从这种意识上讲,是不存在古代行政法的。所以AB选项是正确的。行政法的特点之一是不容易制定统一的法典,但并不是说不能制定规范性文件,比如我国的《行政处罚法》、《行政诉讼法》等即是。宪法是一国的根本大法,规定了国家的性质、国家的基本制度和政权组织形式以及公民的基本权利义务关系等,尽管行政法调整的范围非常广阔,也不及宪法调整的对象广泛。

5. BCD

6. BCD 参考第4题答案的解释。

7. ABC 行政管理关系指的是外部行政关

系,在这一关系的双方当事人是行政主体和行政相对人,行政主体在行政管理关系中居于主导地位。

8. BC 行政法律关系与民事法律关系不同,民事法律关系强调当事人双方“意思自治”,其权利义务可以由双方当事人约定。而行政法律关系强调“法治行政”,权利义务关系是由法定的。民事法律关系双方当事人处于平等的地位,权利义务关系是对等的。而在行政法律关系中,行政主体恒为一方当事人,有的权利和义务只能为其中一方当事人享有,而另一方则不能享有,因此,具有不对等性。

9. ACD A项所形成的是内部行政关系;C项形成的是行政管理关系;D项形成的是行政救济关系。B项虽然也是行使职权的行为,但是由于不具有行政法的权利义务关系,因此不能形成行政法律关系。

10. ABD

11. 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、法规的授权进行的行政。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。

12. AB 有的内部行政关系主体双方处于平等的地位,如双方都是行政机关时,有的则不是处于平等的地位。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。

13. ABC

14. ABC 行政复议法属于行政救济的内容。

15. ABCD

16. ABD

## 二、名词解释

1. 行政包括公行政和私行政,公行政是指国家行政机关或非国家公共团体、组织为实现全体人民的整体目标和利益而行使的执行、管

理职能,公行政有国家行政和非国家行政之分;私行政是指私人组织、团体的行政机构为实现其组织、团体的目标和利益而行使的执行、管理职能。

2. 行政国是指政府对社会经济生活干预加强,行政权呈不断膨胀、扩大趋势的国家。

3. 行政法律关系指行政法所调整的具有行政法上权利义务内容的行政关系。

4. 行政法学是研究行政法的科学,其内容包括行政法现象产生和发展的规律,行政法现象的形式、内容和本质,行政法现象与其他法现象、其他社会现象的关系,行政法现象对社会的影响和作用,人类利用行政法的方式、效果和价值等。

### 三、简答题

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。

### 四、论述题

行政法就其实质而言,是控制规范行政权的法。

(1)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,国家权力也可以被滥用,国家权力被滥用,会给人民的生活、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。国家权力不加控制和制约,就必然导致权力被滥用。

(2)行政权与公民个人、组织有着经常、广泛、直接的联系,经常且直接地涉及行政相对人的权益,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。

(3)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。

### 五、案例分析题

本案中,北京某大学对田某退学处理的行为属于行政法意义上的行政。根据行政法学理论,作为行政法调整对象的行政是公行政,包括国家行政和非国家行政。非国家行政是指国家行政机关以外的组织根据法律、法规的授权代表国家对外行使公共权力的行为。北京某大学对田某作出的退学处理是代表国家而行使公共权力的一种方式。因此,本案中北京某大学属于法律、法规授权的一种公共组织,其对田某退学处理的行为是基于法律授予其学籍管理权而作出的,因而属于行政法意义上的行政。

值得指出的是,本案给我们带来思索的是,传统行政法学的某些概念正面临重大的挑战,比如行政、法律、法规授权的组织等。更为重要的是,本案似乎预示着行政法学的某些发展趋势,比如行政权力的社会化、准政府组织的兴起等。总之,在某种意义上,本案的意义已经超出了个案范畴,在一定程度上改变了传统行政法学的思维。

## 第二章 行政法的法源

### 一、不定项选择题

1. 在我国,能够制定地方性法规的国家机关有( )

A. 省、自治区、直辖市人民代表大会及其常委会

B. 自治州、自治县的人民代表大会及其常委会

C. 省级人民政府所在地市的人民代表大会及其常委会

D. 经国务院批准的较大市的人民代表大会及其常委会

2. 下列属于我国行政法法源的有( )

A. 国务院某部委的会议纪要

B. 某市政府发布的征收过桥费的通知

C. 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

D. 修改后的婚姻法

3. 根据我国宪法和组织法的规定,有权制定规章的有( )

A. 北京市人大及其常委会

B. 汕头市人民政府

C. 邯郸市人民政府

D. 云南迪庆藏族自治州人民政府

4. 下列关于我国行政法法源说法正确的有( )

A. 因为宪法在我国人民法院的判决中不宜直接引用,所以,宪法不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. 国务院关于法律具体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. 下列关于自治条例和单行条例说法正确的有( )

A. 民族自治地方的人民代表大会及其常委会有权依照当地民族的政治、经济、文化、特点,制定自治条例和单行条例

B. 民族自治地方包括自治区、自治州、自治县、民族乡,因此它们的权力机关有权制定自治条例和单行条例

C. 自治条例和单行条例可以依照当地民族的政治、经济和文化特点,对某些法律和行政法规的规定,在报上级国家机关批准后做某些变通

D. 自治条例和单行条例不经批准不能生效

6. 下列说法中正确的是( )

A. 行政法规的制定主体是国务院

B. 法规的效力高于规章

C. 自治条例和单行条例为适应民族自治地方的特殊性,可以变通行政法规甚至法律的某些规定,因此,法律的位阶原则对自治条例和单行条例不适用

D. 英美是普通法系国家,因此其行政法的法院判例多于成文法,而法德则是大陆法系国家,行政法的法院主要是成文法

### 二、名词解释

1. 行政判例      2. 行政惯例

3. 行政规章      4. 行政解释

### 三、简答题

1. 我国行政法法源的含义及其体现。

2. 行政法规在宪法中的体现。

#### 四、案例分析题

1. 1988年6月至1989年6月,航天工业部某省管理局所属某厂,以“经当地电力主管部门的授权,维护高压线路”为由,未经当地林业主管部门的批准,在某县无证砍伐高压线路下林木达12.3亩。据此,某县林业局根据《森林法》之规定,对某厂作出包括赔偿49320元等数项行政处罚。某厂接到决定后,以“在其管辖的高压输电线路保护区范围内砍伐或修剪危及线路安全的林木、竹子属于正常的线路维修工作,对线路的管理经当地电力主管部门的授权,并按上级部门的指令进行。根据国务院《电力设施保护条例》,砍伐危及电力线路安全而不受法律保护林木,是合法行为,不是滥伐森林的行为”为由向某县人民法院提起诉讼。

问:本案中涉及哪些行政法法源,它们的效力位阶如何,当发生冲突时,该如何解决?

2. 某市工商行政管理局1996年6月17日接到群众举报,揭发土产公司倒卖进口汽车,于同月18日开始对土产公司进行检查,在检查中工商行政管理局认为土产公司实施了倒卖汽车的行为,为防止土产公司抽逃资金,使其将来作出的处理决定无法执行。同年7月12日冻结了土产公司在银行的90万元存款。土产公司不服依法向人民法院提起诉讼。

土产公司诉称,根据1995年7月1日施行的《商业银行法》第30条的规定:对单位存款,商业银行有权拒绝任何单位或者个人查询,但法律、行政法规另有规定的除外;有权拒绝任何单位或者个人冻结、扣划,但法律另有规定的除外。市工商行政管理局无权冻结其在银行中的存款。请求法院判决撤销市工商行政管理局的冻结决定。

市工商行政管理局辩称,根据国务院1987年9月17日发布的《投机倒把行政处罚暂行条例》第7条第2款的规定:对投机倒把行为人的银行存款,经县级以上工商行政管理局局长批准,可以按照规定程序通知其开户银行暂停支付……其按照法定程序冻结原告在银行的存款

是完全合法的。

人民法院经审理认为,根据《商业银行法》第30条的规定,被告市工商行政管理局无权对原告土产公司在银行的存款采取冻结措施。据此,依据《行政诉讼法》第54条第2项第4目的规定,判决撤销被诉冻结决定。

问:人民法院的判决是否正确?为什么?

## 参 考 答 案

### 一、不定项选择题

1. ACD 根据《立法法》第63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。

2. 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。

3. 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是民族自治地方的人民政府,根据宪法和组织法的规定,并无制定规章的权力。选项B和C均是《立法法》所称“较大市的人民政府”,拥有规章制定权。

4. B 宪法在我国法院审判活动中一般不直接引用是事实,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是错误的。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。

5. CD 自治条例和单行条例的制定主体是民族自治地方的人民代表大会,而不包括常务委员会。民族自治地方,根据我国《民族区域自治法》的规定,包括自治区、自治州和自治县。所以,选项A和B是错误的。

6. A 行政法渊源的位阶效力,一般可按照宪法、法律、行政法规、规章依次排列。我们平常说的“法规”,除了行政法规之外,还包括地方性法规。当地方性法规和部门规章就同一事项规定不一致,不能确定如何适用时,由国务院提出意见,国务院认为应当适用地方性法规的,应当适用地方性法规;国务院认为应当适用部门规章的,应当提请全国人大常委会进行裁决。因此,不可以说法规的效力一律高于规章。选项B是错误的。自治条例和单行条例虽然可以作出变通规定,但不能违反法律和行政法规的基本原则,不得对宪法和民族区域自治法以及其他有关法律、行政法规专门就民族自治地方所做的规定作出变通规定,选项C也是错误的。英美法系和大陆法系之间很重要的一个区别是前者实行判例法,而后者实行制定法。但是这一划分是就两大法系的法律传统来说的,具体到每一法律部门,还是有所差别的。美国行政法的制定法和其判例法一样发达,甚至比其判例法的作用更为突出。而号称“行政法母国”的法国行政法,其发展主要是依靠判例法逐渐发展成熟的。

## 二、名词解释

1. 行政判例是指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

援引以前的判例。在大陆法系,行政法院在审理行政案件时,法官也可以依据行政判例办案。

2. 行政惯例,指行政机关在长期处理具体行政事务中形成的习惯做法或不成文规则。

3. 行政规章指国务院部、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。

4. 行政解释是指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。

## 三、简答题

1. 行政法法源是指行政法律规范的载体形式。我国行政法法源一般只限于成文法,大体包括下述五类:(1)宪法与法律。(2)行政法规、地方性法规与自治条例、单行条例。(3)部门规章和地方政府规章。(4)法律解释,一般指国家机关的规范性解释。(5)条约与协定。我国加入WTO后,条约与协定这一法源不仅在数量上大为增加,而且在内容上也日益重要。

2. 《宪法》作为行政法法源,其包含的行政法规范主要有:

(1)关于行政管理活动基本原则的规范。(2)关于国家行政机关组织、基本工作制度和职权的规范。(3)关于国家行政区域划分和设立特别行政区的规范。(4)关于公民基本权利和义务的规范。(5)关于保护外国人合法权益和关于外国人义务的规范。(6)关于国有经济组织、集体经济组织、外资或合资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。(7)关于国家发展教育、科学、医疗卫生、体育、文学艺术、新闻广播、出版发行等事业方针政策的规范;关于发挥知识分子作用,建设社会主义精神文明,推行计划生育,保护环境,防止污染和其他公害的规范;关于加强国防、保卫国家安全和维护社会秩序的规范等。

## 四、案例分析题

1. 本案中涉及的行政法法源包括法律和行政法规。某县林业局根据《森林法》之规定,