


21世纪

法学系列教材配套辅导用书

# 行政法与行政诉讼法 练习题集

(第五版)

主 编 李元起

 中国人民大学出版社

## 21世纪法学系列教材书目

### 核心课系列+核心课教学参考书

法理学	宪法	中国法制史	刑法	刑法总论	刑法分论	民法	商法通论
商法	知识产权法	经济法	行政法与行政诉讼法		民事诉讼法	刑事诉讼法	
国际法	国际私法	国际经济法	劳动法和社会保障法		环境与资源保护法		

### 选修课系列

物权法	合同法	侵权责任法	担保法	婚姻家庭法	公司法	证券法	保险法	票据法
海商法	破产法	企业和公司法	竞争法	金融法	税法原理	税法	房地产法	劳动法
社会保障法	环境法	国际贸易法	信息法	电子商务法	中国律师学	简明证据法学		
法律文书写作	物证技术学	证据调查	仲裁法	国家赔偿法	法学概论	立法学		
司法制度概论	比较法总论	法社会学	中国法律思想史		西方法律思想史			
现代西方法学流派	外国法制史	外国宪法	外国民商法		外国刑法原理(大陆法系)			
外国刑法各论(大陆法系)		英美刑法学	新编国际刑法学		民事证据法学			
非诉讼程序(ADR)教程		行政法总论	世界贸易组织法		法经济学	民事执行法		

### 案例分析系列

民法案例分析教程	刑法总则案例分析	刑法各论案例分析	商法案例分析	经济法案例分析				
民事诉讼法案例分析	刑事诉讼法案例分析	案例行政法教程	行政法案例分析	知识产权法案例分析				
国际经济法案例分析	外国宪法判例	劳动法案例分析	税法案例分析	世界贸易组织(WTO)案例分析				
保险法案例分析	国际贸易法案例分析	电子商务法案例分析		国际私法案例分析				

### 双语教材系列

#### 国际法学系列(中英文结合编写)

国际法 国际私法 国际贸易法 国际投资法 国际金融法 国际商事仲裁法 国际税法  
海商法专论 国际刑法

#### 英文原版影印+中文导读注释

国际公法(导读本) 冲突法(导读本) 美国侵权法(注释本) 合同法(导读本)  
意外事故、赔偿及法律(导读本) 网络法(导读本) 法律伦理教程(导读本)

### 配套辅导用书系列

#### 练习题集

法理学练习题集	宪法练习题集	中国法制史练习题集	刑法练习题集
民法练习题集	商法练习题集	知识产权法练习题集	经济法练习题集
行政法与行政诉讼法练习题集		民事诉讼法练习题集	刑事诉讼法练习题集
国际法练习题集	国际私法练习题集	国际经济法练习题集	合同法练习题集
公司法与证券法练习题集	税法练习题集	环境与资源保护法练习题集	婚姻家庭继承法练习题集

#### 学生常用法律法规

学生常用法律法规:民事法律分册(①民法;②民事诉讼法) 学生常用法律法规:刑事法律分册(含刑法、刑事诉讼法)  
学生常用法律法规:行政法律分册(含宪法、行政法) 学生常用法律法规:经济法律分册(含经济法、知识产权法)  
学生常用法律法规:国际法律分册(含国际公法、国际私法) 学生常用法律法规:商事法律分册

10922104  
2104



ISBN 978-7-300-25772-3



9 787300 257723 >

策划编辑 杜宇峰  
责任编辑 施洋 张权 谢良阔 欧奎  
封面设计 李亚莉

人大社法律图书官微

定价: 45.00元

21 世纪法学系列教材配套辅导用书

# 行政法与行政诉讼法 练习题集 (第五版)

主 编 李元起

撰稿人 (以撰写章节先后为序)

李元起 牛文展 郭庆珠

中国人民大学出版社

· 北京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

行政法与行政诉讼法练习题集/李元起主编. —5 版. —北京: 中国人民大学出版社, 2018. 6  
21 世纪法学系列教材配套辅导用书  
ISBN 978-7-300-25772-3

I. ①行… II. ①李… 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 (2018) 第 097200 号

21 世纪法学系列教材配套辅导用书  
行政法与行政诉讼法练习题集 (第五版)  
主 编 李元起  
Xingzhengfa yu Xingzhengsusongfa Lianxitiji

出版发行	中国人民大学出版社	邮政编码	100080
社 址	北京中关村大街 31 号		
电 话	010-62511242 (总编室)	010-62511770 (质管部)	
	010-82501766 (邮购部)	010-62514148 (门市部)	
	010-62515195 (发行公司)	010-62515275 (盗版举报)	
网 址	<a href="http://www.crup.com.cn">http://www.crup.com.cn</a>		
	<a href="http://www.ttrnet.com">http://www.ttrnet.com</a> (人大教研网)		
经 销	新华书店	版 次	2006 年 6 月第 1 版
印 刷	北京密兴印刷有限公司		2018 年 6 月第 5 版
规 格	185mm×260mm 16 开本	印 次	2018 年 6 月第 1 次印刷
印 张	22.5	定 价	45.00 元
字 数	614 000		

版权所有 侵权必究

印装差错 负责调换

## 编写说明

面对高等法学教育中的种种现象，我们感到困惑，也产生了很多的忧虑：十年前的时候，法学专业是所谓的“热门专业”之一，现在的热门专业排行榜早已不见了“法学”的踪影；法学本来是很“专业”的专业，但在日前法学专业毕业的学生求职的时候，很多用人单位感觉法学学生似乎最没有专业；很多学生学了四年的法学专业，知道了很多法律上的专业名词，在被问到一一个案子如何处理的时候，可以侃侃而谈、头头是道，满口专业词汇，甚至德国如何规定、美国有某个新鲜的理论，但是就是不知道中国怎么规定，这个发生在中国的案子究竟该如何解决；等等。这种现象似乎可以称为“专业教育的非专业化”。2005年贺卫方教授在网上宣布停止招收研究生，就是针对现在考研过于注重公共课程、不注重学生对于专业的喜好这种现象而进行的挑战。法学教育中出现的这些现象，可能与整个大的教育背景有关。很多文科的学生进入大学后，“一半时间在学外语，一半时间在打游戏”。因为文科的期末考试都比较简单，学生混个学分顺利毕业是不成问题的，很多学生对专业的学习都是考试前一个月甚至一个星期前死记硬背对付考试，所以有人戏称，有些文科学生大学四年实际上是学了八个月甚至更少。我们在抨击应试教育而强调素质教育的时候，却把专业教育给“晾”了。这种“不专”的现象，已经引起了很多法学教育工作者和从业者的忧虑和不安，长此以往，不仅对我们的法学专业学生会造成不利影响，极而言之，可能对我国的法学教育造成戕害。因此，我们建议，法科的学生还是应该学好专业，把这个专业性很强的专业修炼成自己的看家本领，从而能够以专业而谋得生存、谋得尊重。

大学生也做练习？可能有人尤其是一些文科的学生会带着嘲讽的口吻反问。理工科的大学生在学的过程中做练习、做实验，都是很平常的事情，但是在文科的学校、院系，做练习似乎成了稀奇的事情，有的大学生也因此感到了大学与中学的“根本不同”。但是，我们专门为法学专业的学生组织编写了这套“练习题集”，就是主张法学学生在平时学习的时候也应当同步进行练习自测。这个设想就是基于以上的疑惑和忧虑而来的。我们希望，通过同步练习，帮助和促使同学们切实地掌握本学科的知识，熟悉我国现行法的规定，并对一些学术前沿问题有所了解。说得大一点，我们要为法学教育的“专业教育”作出一点努力。

具体来说，这套书希望达到以下目的：

1. 帮助学生系统掌握本学科知识。修完一门课程，并不是拿到学分了事，要真正掌握本学科的一些“门道”，至少要完成入门的工夫吧。这套“练习题集”设计了“知识逻辑图”栏目，详细勾画了一章内容不同知识点之间的逻辑关系。设计了各种题型的自测题，突出了重点，提供了详细精辟的答案分析，不仅可以开阔学生的眼界，帮助同学们了解不同类型考题的不同形态，掌握其解题方法，而且可以培养和增强学生的适应能力。除了每章的自测题外，全书还专门设计了三套综合测试题，同学们可以在学完本门课程后自



已测验一下学习的效果。

2. 帮助学生通过国家司法考试。法学专业的学生系统学习四年过后，通过国家司法考试应当是顺理成章和轻而易举的事情，事实上，情况不是这样，只能表明某些同学平时的专业学习还浮在表面。这套“练习题集”从历年国家司法考试（律师资格考试）的试题中精选了部分经典的试题，帮助学生了解司法考试的难度、角度和形式，并进行有针对性的学习和复习。

3. 帮助学生准备考研。一方面从一些法学名校（如中国人民大学、北京大学、中国政法大学等）历年考研试题中精选了部分试题，另外，这套书专门设计了一个“论述题与深度思考题”栏目，以拓展学生学术视野，对考研的同学掌握论述题的答题方法和技巧亦有较大帮助。

我们的思路可归纳为：通过似乎回到“应试教育”模式、进行同步练习这样一种“俗”的方式，来达到我们强化“专业教育”的大而不俗的目的。

这套“练习题集”一共包括 14 本，对应着 14 门法学核心课程，是“21 世纪法学系列教材”的配套辅导用书。不得不提的是，“21 世纪法学系列教材”自 2000 年出版以来，被全国众多法律院校师生选用，有的教材比如王利明教授的《民法》印销数量已经达到了 30 万册之巨，14 门核心课的教材平均印销量也在 10 万册以上。10 万册书背后就是 10 万位甚至更多的读者。这么多读者的厚爱与支持，让我们感到责任重大。我们唯有不断提高服务来作为回报！“21 世纪法学系列教材”目前已经有了核心课教材、核心课教学参考书、选修课教材、案例分析教材、双语教材等多个子系列，共 80 余种，现在又增加了这套“练习题集”。这么多品种，目的就是一个：为了让使用我们教材的老师、同学有更多的选择，能够满足老师、同学们更多的需求。我们希望，这套大型的“21 世纪法学系列教材”能够不断补充、完善，让使用这套教材的老师、同学们满意，也为我们国家的法学“专业教育”作出自己应有的努力！

编者

2006 年 2 月

## 第五版修订说明

《行政法与行政诉讼法练习题集》(第四版)是在2015年8月出版发行的,距今已有两年多时间。在此期间,我国的行政法治建设取得了长足进步,诸多行政法律、法规逐步进入适时调整、平稳实施阶段,尤其是2017年7月1日开始实施的修正后的《行政诉讼法》、2018年2月8日起实施的《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》[本解释施行后,《最高人民法院关于执行〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的解释》(法释〔2000〕8号)、《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的解释》(法释〔2015〕9号)同时废止。但本书此次修订中的相关内容,由于主要收入2015—2017年的司法考试试题,因而仍然适用上述两个司法解释。新的司法解释的内容及其适用将在下一次修订中得到体现]、2015年3月15日修正后的《立法法》的适用,更是引起了人们的广泛关注和行政法律实践的重大变化。与此相适应,新的案例、新的情况不断出现,近两年的司法考试、研究生入学考试和其他相关考试的很多内容对此都有所体现。为了及时反映这种变化,为读者提供最新、最实用的习题以及答题依据,我们对本练习题集进行了修订。

本次修订的内容主要体现在以下四个方面。

其一,对于某些已经明显与法治实践脱节、难以反映最新理论成果和法律适用的题目,我们予以删除,以避免读者在学习过程中产生误解。如修订后的《行政诉讼法》对于行政合同的诉讼已经有了明确的规定,而此前的有些题目已经难以与该法的规定相对接;再如修正后的《立法法》对于地方性法规和地方政府规章的制定主体已经作了扩展,与修正前的制定主体相比较已经发生了根本性的变化,很多先前的题目已经很难反映这些变化。

其二,本次修订尽可能收入2015年、2016年和2017年司法考试中涉及行政法和行政诉讼法的题目。对于选择题中四个选项既涉及行政法又涉及行政诉讼法的,一般收入第九章之后的行政诉讼法部分。

其三,中国人民大学出版社出版的《行政法与行政诉讼法》(第六版)本科教材相对于先前的版本在编排体例上有所改变,本次修订的《行政法与行政诉讼法练习题集》也对体例和各章的知识逻辑图作了与教材相对应的调整。

其四,根据读者的建议和作者的自我审查,作了一些技术上的勘误,调整了部分内容。

本次修订,第一章至第八章由牛文展负责,第九章之后的内容由郭庆珠负责,主编李元起负责全书审定。

中国人民大学出版社多位编辑对书稿的修订付出了辛苦劳作,深表谢意!

在此,谨向广大读者表示衷心感谢,并欢迎继续提出批评建议,以利于我们对书稿进行进一步修改、完善。

编者

2018年5月12日

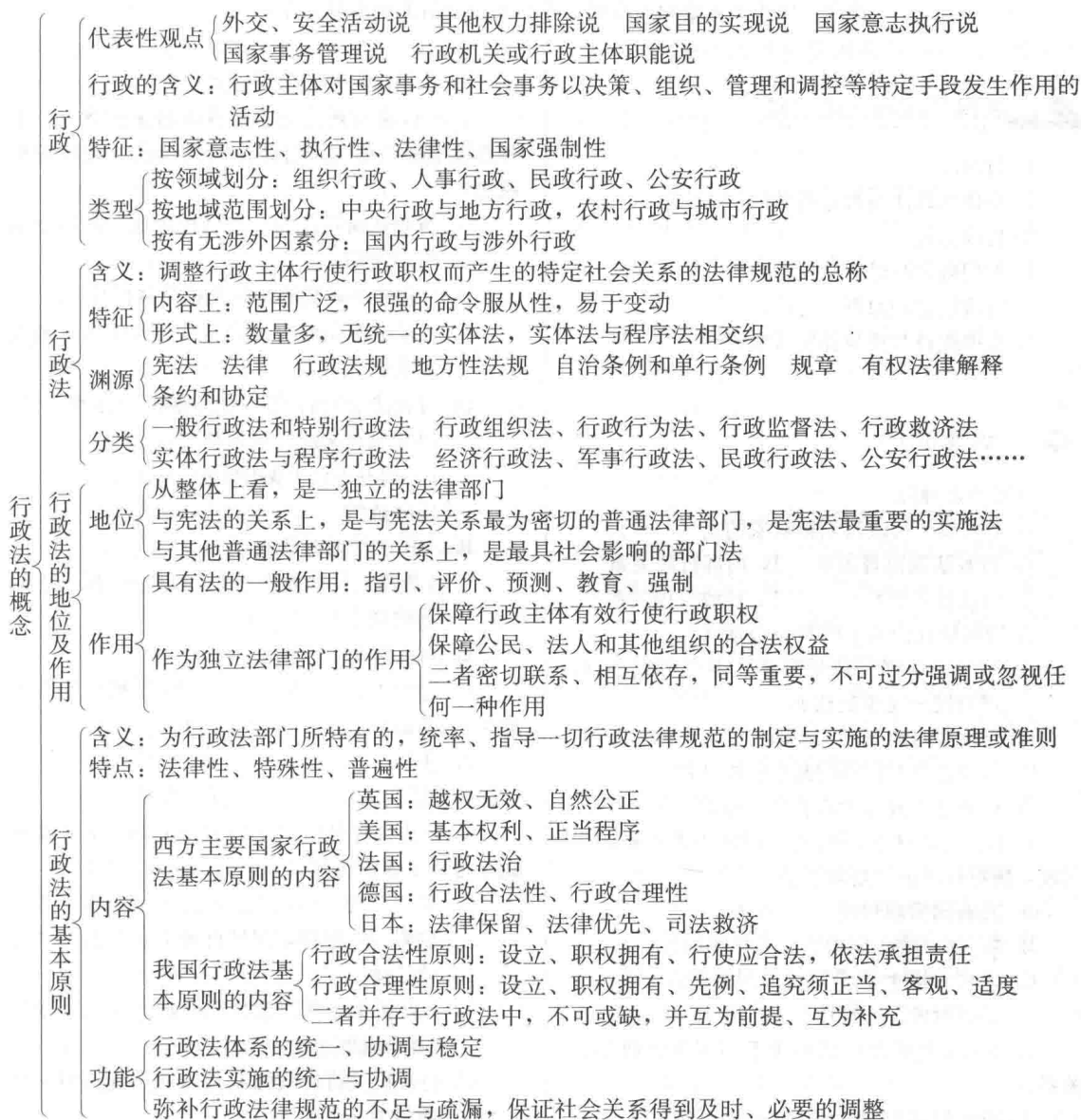
# 目 录

第一章 行政法的概念 .....	1
第二章 行政主体 .....	15
第三章 行政职权 .....	37
第四章 行政行为 .....	46
第一节 行政行为概述 .....	50
第二节 抽象行政行为 .....	64
第三节 具体行政行为 .....	80
第五章 行政程序 .....	145
第六章 行政赔偿 .....	163
第七章 行政补偿 .....	190
第八章 行政复议 .....	196
第九章 行政诉讼概述 .....	226
第十章 行政诉讼的受案范围与管辖 .....	237
第十一章 行政诉讼参加人 .....	259
第十二章 行政诉讼程序、证据、法律适用及涉外行政诉讼 .....	280
综合测试题一 .....	321
综合测试题二 .....	326
综合测试题三 .....	336
重要的法律、法规、司法解释及相关的文件 .....	346
参考文献 .....	348

# 第一章 行政法的概念



## 知识逻辑图





行政法的概念

行政法律关系

含义：由行政法律规范调整的，因行政主体行使行政职权而形成的行政关系

主体 { 行政主体：行政机关、被授权的组织  
行政相对人：公民、法人、其他组织、外国组织和个人

内容：行政法律关系主体所享有的权利和承担的义务的总和

客体：行政法律关系主体的权利义务所指向的对象——人身、行为和财物

产生、变更与消灭 { 行政法律事实：引起行政法律关系产生、变更或消灭的事件和行为  
产生：行政主体与相对人之间形成一定的权利义务关系  
变更：具体的行政法律关系自产生后至消灭前，其一方主体或部分内容发生变化  
消灭：原当事人之间的权利义务关系完全消灭或不复存在



### 名词解释与概念比较

1. 行政法
2. 实体行政法与程序行政法
3. 行政法规
4. 部门规章与地方政府规章
5. 行政法比例原则（考研）
6. 法律优位与法律保留（考研）



### 选择题

不定项选择题

1. 下列属于行政法调整对象的是（ ）。  
A. 行政法制监督关系 B. 内部行政关系  
C. 行政救济关系 D. 行政管理关系
2. 行政法在内容上的特点包括（ ）。  
A. 行政法律规范数量繁多，表现形式多样，没有统一完整的法典  
B. 行政法内涵丰富、范围广泛、技术性较强  
C. 行政法具有很强的命令、服从性  
D. 行政法律规范的内容易于变动
3. 我国行政法支配的公共行政主要是指国家行政，国家行政的主要特征是什么？（ ）

- A. 具有国家职权性
- B. 具有执行性
- C. 具有公共性
- D. 具有积极、直接性

4. 下列哪些活动形成的关系不属于行政法律关系？（ ）

- A. 公安局给所属工作人员纪律处分
- 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. 人民法院审查公安局处罚决定

5. 行政法所规范的行政具有特定的含义。下列选项中哪些是关于行政法所规范的行政的正确说法？（ ）

- A. 行政法所规范的行政是指事业单位的组织管理活动
- B. 行政法所规范的行政是指公共行政
- C. 行政法所规范的行政是指所有由行政机关所实施的活动
- D. 行政法上的行政以形式意义的行政为主，以实质意义的行政为补充

6. 下列哪些不属于我国行政法的渊源？（ ）

- A. 国际条约
- B. 人民法院的行政判例
- C. 《最高人民法院关于行政诉讼证据若干问题的规定》
- D. 行政法基本原则

7. “越权无效”是（ ）国行政法的基本原则？（考研）

- A. 美国
- B. 英国
- C. 法国
- D. 德国

8. 合法行政是行政法的重要原则。下列哪些做法违反了合法行政要求？（ ）（司考）

- A. 某规章规定行政机关对行政许可事项进行监督时，不得妨碍被许可人正常的生产经营活动
- B. 行政机关要求行政处罚听证申请人承担组织听证的费用
- C. 行政机关将行政强制措施权委托给另一行政机关行使
- D. 行政机关对行政许可事项进行监督时发现直接关系公共安全、人身健康的重要设备



- 存在安全隐患，责令停止使用和立即改正
9. 权责一致是行政法的基本要求。下列哪些选项符合权责一致的要求？（ ）（司考）
- 行政机关有权力必有责任
  - 行政机关作出决定时不得考虑不相关因素
  - 行政机关行使权力应当依法接受监督
  - 行政机关依法履行职责，法律、法规应赋予其相应的执法手段
10. 某县政府发布通知，对直接介绍外地企业到本县投资的单位和个人按照投资项目实际到位资金金额的千分之一奖励。经张某引荐，某外地企业到该县投资 500 万元，但县政府拒绝支付奖励金。县政府的行为不违反下列哪些原则或要求？（ ）（司考）
- 比例原则
  - 行政公开
  - 程序正当
  - 权责一致
11. 行政机关在下列哪些情形中的做法是法律允许的？（ ）
- 公安机关根据举报对某歌厅实施突击检查
  - 张某半夜提着手提电脑从居民区出来，被巡警发现，张某拒绝解释，巡警于是将其带至派出所进行讯问
  - 李某在体检时被发现患有急性肝炎，卫生主管机关没有征得李某同意，就将其带至隔离室，并不允许李某与家人接触
  - 朱某因违反价格管理条例的规定，被物价检查机构处以没收非法所得，但朱某拒绝缴纳，物价检查机构于是通知朱某的开户银行将其应缴的非法所得划拨到指定账户
12. 关于合理行政原则，下列哪一选项是正确的？（ ）（司考）
- 遵循合理行政原则是行政活动区别于民事活动的主要标志
  - 合理行政原则属实质行政法治范畴
  - 合理行政原则是一项独立的原则，与合法行政原则无关
  - 行政机关发布的信息应准确是合理行政原则的要求之一
13. 关于行政法的比例原则，下列哪一说法是正确的？（ ）（司考）
- 是权责统一原则的基本内容之一
  - 主要适用于羁束行政行为
  - 是合法行政的必然要求
  - 属于实质行政法治范畴
14. 程序正当是行政法的基本原则。下列哪些选项是程序正当要求的体现？（ ）（司考）
- 实施行政管理活动，注意听取公民、法人或其他组织的意见
  - 对因违法行政给当事人造成的损失主动进行赔偿
  - 严格在法律授权的范围内实施行政管理活动
  - 行政执法中要求与其管理事项有利害关系的公务员回避
15. 合理行政是依法行政的基本要求之一。下列哪些做法体现了合理行政的要求？（ ）（司考）
- 行政机关在作出重要决定时充分听取公众的意见
  - 行政机关要平等对待行政管理相对人
  - 行政机关行使裁量权所采取的措施符合法律目的
  - 非因法定事由并经法定程序，行政机关不得撤销已生效的行政决定
16. 依法行政是法治国家对政府行政活动提出的基本要求，而合法行政则是依法行政的根本。下列哪些做法违反合法行政的要求？（ ）（司考）
- 因蔬菜价格上涨销路看好，某镇政府要求村民拔掉麦子改种蔬菜
  - 为解决残疾人就业难，某市政府发布《促进残疾人就业指导意见》，对录用残疾人达一定数量的企业予以奖励
  - 孙某受他人胁迫而殴打他人致轻微伤，某公安局决定对孙某从轻处罚
  - 某市政府发布文件规定，外地物流公司到本地运输货物，应事前得到当地交通管理部门的准许，并缴纳道路特别通行费
17. 高效便民是行政管理的基本要求，是服务型政府的具体体现。下列哪些选项体现了这一要求？（ ）（司考）
- 简化行政机关内部办理行政许可流程
  - 非因法定事由并经法定程序，行政机关不得撤回和变更已生效的行政许可
  - 对办理行政许可的当事人提出的问题给予



及时、耐心的答复

D. 对违法实施行政许可给当事人造成侵害的执法人员予以责任追究

18. 程序正当是当代行政法的基本原则，遵守程序是行政行为合法的要求之一。下列哪些做法违背了这一要求？（ ）（司考）

A. 某环保局对当事人的处罚听证，由本案的调查人员担任听证主持人

B. 某县政府自行决定征收基本农田 35 公顷

C. 某公安局拟给予甲拘留 10 日的治安处罚，告知其可以申请听证

D. 乙违反治安管理的事实清楚，某公安派出所当场对其作出罚款 500 元的处罚决定

19. 廖某在某镇沿街路边搭建小棚经营杂货，县建设局下发限期拆除通知后强制拆除，并对廖某作出罚款 2 万元的处罚。廖某起诉，法院审理后认为，廖某所建小棚未占用主干道，其违法行为没有严重到既需要拆除又需要实施顶格处罚的程度，判决将罚款改为 1 000 元。法院判决适用了下列哪些原则？（ ）（司考）

A. 行政公开

B. 比例原则

C. 合理行政

D. 诚实守信

20. 行政机关公开的信息应当准确，是下列哪一项行政法原则的要求？（ ）（司考）

A. 合理行政

B. 高效便民

C. 诚实守信

D. 程序正当



### 简答题

1. 简述宪法与行政法的联系与区别。（考研）

2. 行政法作用的双重性是什么？（考研）

3. 英国自然公正原则的内容以及行政机关履行该原则的要求是什么？（考研）

4. 简述行政法律关系的构成要素。（考研）

5. 简述法律保留原则的基本含义及我国法律保留的基本内容。（考研）

6. 简述比例原则的基本含义。（考研）



### 材料分析题

1. 案情介绍：

原告韩某是辽宁省某市公安局交通警察大队

警察，自 1997 年始，原告由于工作和生活上的原因，曾多次到本案被告某市（为某市下属县级市）公安局以及某市市委、市政府上访，因未令其满意，原告便采取了往被告墙上挂草包皮等行为。被告某市公安局认为其行为违反《中华人民共和国治安管理处罚条例》的有关规定，疑其患有精神性疾病，于 1997 年 12 月 3 日向某市公安局精神疾病司法鉴定组提出申请，要求对原告进行医学鉴定。该医学鉴定组接受委托，于 1997 年 12 月 28 日作出鉴定结论：被鉴定人韩某频繁上访，言行偏激，妨碍公务的行为与疾病有直接因果关系，对其行为丧失辨认及控制能力，故评定为无责任能力，因目前正处于本症发病期，建议采取监护性措施。该鉴定书未向原告及其家属宣布，鉴定书中没有鉴定人签章等要件。被告据此依据某市《治疗管理肇事肇祸精神病人条例》，于 1998 年 3 月 2 日将原告送往某市安康医院进行监护治疗长达 9 个月，至 1998 年 12 月 1 日将其放出，进行保外就医。被告对原告入、出院，未给其下达任何法律手续和文书。在此期间原告家属曾多次要求被告对原告重新鉴定和要求变更监护人，但被告未给予任何答复。因此，原告向某市人民法院提起行政诉讼，请求撤销被告对其强制治疗精神病、限制人身自由的行政行为，并赔礼道歉，恢复名誉，赔偿损失。

请回答下列问题：

(1) 本案中，被告是否有权对原告采取强制监护治疗措施？

(2) 被告是否违反行政合法性原则？

2. 案情介绍：

1991 年洪水之后，安徽省某市夏阁镇人民政府根据上级要求，将该镇沿河万亩联圩大坝改道，拆除了顾张自然村多户村民的房屋。1992 年 4 月夏阁镇政府土地规划管理所根据镇政府的意见，就地安排拆迁户的建房用地，在征求村民代表意见的基础上拟定了顾张自然村局部规划意见，并报镇政府批准。该规划决定，拆除原告张某 2 间半房屋，在 28 米长、14 米宽的土地上统一安排 3 户拆迁户和张某建房。张某的房屋位于规划土地的北侧前端、规划后的沿街路边，位置较好。其房屋北端超出规划线 0.75 米，西侧超出规划线 1.75 米。张某拒绝拆除其老房，将原有位置较好



的宅基地让给其他拆迁户建房。镇政府则认为张某的行为违反了《安徽省村镇规划建设管理条例》第19条的规定，于1993年6月3日作出责令张某限期拆除房屋的处罚决定。张某不服，向某市人民法院提起行政诉讼。

请回答下列问题：

- (1) 行政法上的比例原则是什么含义？
- (2) 本案中，被告所作的行政决定是否违反比例原则？

3. 案情介绍：

法国纪龙德省国营烟草公司雇佣的工人在开着翻斗车作业的时候，不慎将布朗戈的女儿撞伤。布朗戈先生向普通法院提出了诉讼，要求国家赔偿损害。他认为，对于国营烟草公司的雇员所犯的过失国家应负民事上的责任，其诉讼的法律依据是《法国民法典》第1382条“任何行为使他人受损害时，因自己的过失而致使损害发生之人，对他人负赔偿责任”；第1383条“任何人不仅对其行为所引起的损失，而且对因其果实或疏忽所造成的损害，负赔偿责任”；第1384条“任何人不仅对其自己的行为所造成的损害，而且对由其负责的他人的行为或在其管理下的物件所造成的损害，均应负赔偿责任”。布朗戈先生在该案中控告的是纪龙德省的省长，即国家的代表，该省行政机关的首脑。

普通法院受理了布朗戈先生要求国家赔偿的案件，但由于是国家公务管理过程中发生的案件，应由行政法院审理，所以，纪龙德省省长向该普通法院提出了不服管辖书，而普通法院又坚持认为自己对该案件有管辖权，从而产生了普通司法与行政司法管辖权限的争议，该争议被提到了权限争议法庭审理裁决。对于这样的诉案，当时的大卫政府专员提出了这样一个问题，即在行政司法机关与普通司法机关之间哪个机关拥有审理要求国家损害赔偿诉案的一般权限，这也是布朗戈案件的实质所在。权限争议法庭对布朗戈案件的判决如下：“因国家在公务中雇佣的人员对私人造成损害的事实而加在国家身上的责任，不应受在民事法典中为调整私人之间关系而确立的原则所支配，这种责任既不是通常所说的责任，也不是绝对的责任，这种责任有其固有的特殊规则，依公务的需要和调整国家权力与私权利的必

要而变化。”权限争议法庭的判决排除了普通法院对公务诉案的管辖权，确定行政司法机关是审理这种诉案的唯一具有权限的机关。

问题：

本案是法国历史上著名的布朗戈案件，涉及法国行政法上的公务标准。请结合所学的行政法原理加以评析。



### 论述题与深度思考题

1. 论述行政法的基本原则。（考研）
2. 论行政法是规范和控制行政权的法。（考研）
3. 试析政府信赖利益保护原则。（考研）
4. 论我国行政法的体系。（考研）

## 参考答案



### 名词解释与概念比较

1. 行政法是法的一个独立部门，是调整因行政主体行使行政职权而产生的特定社会关系的法律规范的总称。

2.

实体行政法	程序行政法
规范行政法律关系当事人在行政法律关系中的资格、地位、能力和责任等实体性权利义务的行政法。	规定如何实现行政实体法所规定的权利义务的行政法。
规定行政主体的组织原则和组织体系，规定行政行为的内容、效果和责任等。	规定行政主体组织、活动及承担责任的步骤、方式及方法等。
二者总是交织在一起，但制定一部统一的规定主要行政程序的行政程序法典却并非不可能。	

3. 行政法规，是指国务院为了实现对国家的政治、经济、教育、科技、文化、外事等各项事务的管理，依据宪法和法律依特定职权制定的规范性文件的总称。行政法规的效力次于宪法、法律，高于其他法律渊源。



4.

部门规章	地方政府规章
指国务院各部、委员会、中国人民银行、审计署和具有行政管理职能的直属机构，根据法律和国务院的行政法规、决定、命令，在本部门的权限范围内，依照法定程序制定的规范性文件文件的总称。	指省、自治区、直辖市和设区的市、自治州的人民政府，根据法律、行政法规和本省、自治区、直辖市的地方性法规，依法制定的规范性文件文件的总称。
部门规章之间、部门规章与地方政府规章之间具有同等效力，在各自的权限范围内施行。	
部门规章之间、部门规章与地方政府规章之间对同一事项的规定不一致时，由国务院裁决。	

5. 行政法比例原则，是指行政机关实施行政行为应兼顾行政目标的实现和保护相对人的权益，如果为了实现行政目标可能对相对人的权益造成某种不利影响的，应使这种不利影响限制在尽可能小的范围和限度，使二者处于适度的比例。包含三个子原则：妥当性原则、必要性原则和比例性原则。该原则在大陆法系国家的行政法中有着极为重要的地位，有学者称其为行政法中的“帝王条款”。

6.

法律优位	法律保留
法律优位和法律保留是日本的法治行政原则所包含的两大内容。其第三项内容是司法审查原则。	
立法机关制定的法律高于行政机关的决定，一切行政活动都不得违反法律，且行政措施不得在事实上废止、变更法律。	行政主体作出行政行为的范围应由立法机关以法律规定，要求行政主体不得无法律依据而实施行政行为。
适用于权力性行为、非权力性行为、侵益行为、授益行为及事实行为等一切行政活动。	适用于侵益行政行为和授益行政行为。

选择题

不定项选择题

1. ABCD。行政法调整的对象主要是行政法律关系和行政法制监督关系。其中，行政法律关系是国家行政机关在行使行政职能过程中，对内、

对外发生的各种关系，包括内部行政关系、行政管理关系、行政救济关系等。而行政法制监督关系是指国家有权机关在监督行政行为的过程中，与行政主体之间形成的受行政法规范调整的各种关系。它是以行政主体为监督对象的法律关系。

2. BCD。行政法在内容上的特点表现为：涉及领域广泛、内容丰富，明显易变性，具有很强的命令和服从性。没有统一完整的法典，是行政法在形式上的特点之一。故 A 不选。

3. ABCD。现代行政大体可分为公共行政和普通行政两大类。我国行政法支配的公共行政主要是指国家行政，即指国家行政机关行使国家行政职权实现国家行政职能的活动。国家行政有四个主要特征：（1）国家职权性，即可以使用国家强制力实现它的意志。（2）执行性，即行政机关对我国国家权力机关——各级人民代表大会的从属性。（3）公共性，即国家设置和实施行政职权，是为了取得、发展和维护国家及社会公共利益。（4）积极、直接性，其中，“积极”特征是指行政职权的行使可以不以他人的请求为条件，主动地采取为实现其职能所需要的行政措施；“直接”特征则是指国家行政机关可以直接具体地规定特定人的权利义务，是针对特定人的。

4. B。行政法律关系是行政主体因行使行政职权和接受行政法制监督与外部行政相对人、行政法制监督主体以及行政主体内部相互之间发生的关系。行政法律关系包括行政管理法律关系、行政救济法律关系、内部行政法律关系。A 项公安局与干警之间形成的关系是内部行政法律关系。B 项税务局干部上街宣传税法并未形成行政法律关系，因其既未行使行政职权而与相对人发生行政管理关系，也未形成行政复议或行政赔偿等行政救济法律关系，更没有形成内部行政关系。C 项财政局取消不合法收费项目，属于外部行政法律关系。D 项人民法院作为行政法制监督主体通过审查工商局的具体行政行为的合法性，与作为监督对象的工商局形成了行政法制监督法律关系。

5. BD。事业单位的内部行政活动不是行政法意义上的行政。也不是所有由行政机关所实施的活动都是行政法意义上的行政。

6. BD。行政法的渊源是指行政法规范和原则的表现形式。我国行政法的渊源主要包括宪法、法



律、行政法规、地方性法规、授权法规、自治条例和单行条例、行政规章、国际条约和协定、法律解释等。我国法律不承认法院判例是行政法的渊源之一。而行政法基本原则因为并不由某一独立文件表明，所以，也不属于我国行政法的渊源。

7. B。参考名词解释答案。

8. BC。合法行政原则即行政合法性原则。本题四个选项均考查法条。其中，A、D符合《行政许可法》的相关规定，B、C分别违反《行政处罚法》《行政强制法》的有关规定。

9. ACD。权责一致原则是指行政机关在享有法定职权时，要承担相应的法律责任。其内涵可以概括为：执法有保障、有权必有责、用权受监督、违法受追究、侵权须赔偿。本题中，B项属于合理行政原则中的考虑相关因素原则，故不选。

10. ABCD。本题中某县政府作出了行政允诺，但没有践行，违反的是诚实守信原则。选项A比例原则属于合理行政原则的内容；选项B属于程序正当原则的内容；选项D权责一致原则要求有权必有责，违法受追究，前提是存在明确的法律赋予其相应的职责，由于法律并未赋予行政主体以招商引资鼓励允诺的职责，故县政府未履行行政允诺，不违反权责一致原则。本题ABCD均当选。

11. ABCD。题中ABC三项所涉的行为均符合行政合法、合理或应急原则。D项也属于合法的做法。根据国务院《关于加强市场和物价管理的通知》，物价管理机关可以通知银行强制划拨企业拒绝缴纳的非法所得和罚款。

12. B。实行合法行政原则是行政活动区别于民事活动的主要标志，故A项错。合理行政原则既与合法行政原则并列，又是合法行政原则的补充，故C项错。行政机关发布的信息应准确是诚实信用原则的要求之一，故D项错。这样，只有B项可选。事实上，合理行政原则是行政法的一大原则，而不是行政诉讼法的原则，同时它又区别于程序正当原则。故合理行政原则属实质行政法治范畴。

13. D。比例原则是合理行政原则的基本内容之一，而非权责统一原则的基本内容之一。比例原则是合理行政的要求，而不是合法行政的必然要求。合理行政原则的主要含义是行政决定应当具有理性，属于实质行政法治的范畴。比例原则作为合理行为原则的具体表现之一，也属于实质

行政法治的范畴。故选项A、C错误，选项D正确。在行政法的各项原则中，主要适用于羁束行政行为的是合法行政原则，而不是比例原则。故选项B错误。

14. AD。程序正当原则是指行政机关作出行政行为应当遵循的正当的程序，一般包括三方面内容：一是行政公开原则，二是公众参与原则，三是回避原则。A项属于公众参与原则，D项属于回避原则，故A、D正确。B项属于权责统一原则的内容，C项则属于合法行政原则中的法律保留原则，故B、C都不符合题意。

15. BC。合理行政意味着行政机关作出行政行为、行使行政职权，应当公平、客观、适度，合乎理性。一般包括三方面内容：一是公平公正原则，二是比例原则，三是考虑相关因素原则。选项A属于正当程序原则中的公众参与原则，B属于合理行政原则中的公平公正原则，C属于合理行政原则下的比例原则，D属于信赖利益保护原则。因此选BC。

16. ACD。合法行政原则是行政法的首要原则。我国的合法行政原则在结构上包括对现行法律的遵守和依照法律授权活动两个方面：一是行政机关必须遵守现行有效的法律。其基本要求是：行政机关实施行政管理，应当依照法律、法规、规章的规定进行，禁止行政机关违反现行有效的立法性规定。二是行政机关应当依照法律授权活动。其基本要求是：没有法律、法规、规章的规定，行政机关不得作出影响公民、法人和其他组织合法权益或者增加公民、法人和其他组织义务的决定。选项A违反了合法行政原则中的“行政机关应当依照法律授权活动”的规定，侵犯了农民的经营自主权。选项C中公安局决定对孙某“从轻处罚”违反了《治安管理处罚法》第19条第3项的规定，即出于他人胁迫或者诱骗而违反治安管理的，减轻处罚或者不予处罚。选项D中市政府发布文件限制外地物流公司到本地运输货物，违反《行政许可法》第15条第2款的规定，即地方性法规和省、自治区、直辖市人民政府规章设定的行政许可，不得限制其他地区的个人或者企业到本地区从事生产经营和提供服务，不得限制其他地区的商品进入本地区市场。因此，ACD都违反合法行政原则的要求。选项B不违反合法行政的要



求，因为市政府的规定有利于促进残疾人就业，而且不违反国家法律、法规、规章的规定。

17. AC。选项 B 属于诚实守信原则下的信赖利益保护原则的内容，选项 D 属于权责一致原则的内容。故均不当选。

18. AD。根据《行政处罚法》第 42 条第 1 款第 4 项规定，听证由行政机关指定的非本案调查人员主持。故 A 项违反程序正当的要求，应选。根据《土地管理法》第 45 条，征收基本农田的，由国务院批准。因此，某县政府自行决定征收基本农田 35 公顷，违反的是合法行政原则，而非程序正当原则，故 B 项不选。根据《治安管理处罚法》第 98 条，只有吊销许可证和处 2 000 元以上罚款两种处罚，公安机关才应当告知相对人有要求举行听证的权利。如果行政机关未告知，则违反程序正当原则。但是，对于拘留的治安处罚，法律并未规定公安机关应否告知当事人有要求举行听证的权利。选项 C 中，公安局拟给予甲拘留 10 日的治安处罚，告知其可以申请听证，并不违反法律的强制性规定，也不违反程序正当原则，故 C 不选。《治安管理处罚法》第 100 条规定，违反治安管理行为事实清楚，证据确凿，处警告或者 200 元以下罚款的，可以当场作出治安管理处罚决定。选项 D 中派出所对乙当场作出 500 元罚款，违反该条规定，故应选。

19. BC。本题可采用排除法。行政公开原则是程序正当原则的要求，具体指行政机关实施行政管理，除涉及国家秘密和依法受保护的商业秘密、个人隐私外，均应当公开。诚实守信原则要求行政机关作出行政决定时应诚实、信用，主要是指信赖保护原则。本题所述与 AD 选项均不相符。法院判决将罚款改为 1 000 元，符合比例原则下的相称性原则，故 B 项当选。此外，比例原则又是合理行政原则下的一个子原则，因此 C 项也当选。

20. C。诚实守信原则是行政法的基本原则之一，它有两个方面的要求。第一，行政信息真实原则（诚实）。行政机关公布的信息应当全面、准确、真实。无论是向普通公众公布的信息，还是向特定人或者组织提供的信息，行政机关都应当对其真实性承担法律责任。第二，保护公民信赖利益原则（守信）。非因法定事由并经法定程序，行政机关不得撤销、变更已经生效的行政决定；

因国家利益、公共利益或者其他法定事由需要撤回或者变更行政决定的，应当依照法定权限和程序进行，并对行政管理相对人因此而受到的财产损失依法予以补偿。题中，“行政机关公开的信息应当准确”体现的是“诚实”的要求。



### 简答题

1. 宪法是一国法律体系中最重要法律部门，它调整着根本的社会关系，规定着国家制度和社会制度的根本原则和重大问题，是具有根本法性质的法律部门。行政法是与宪法关系最为密切的普通法律部门，是宪法最重要的实施法。表现在：（1）行政法是实施有关国家机构之间关系的宪法规范的部门法，具有保障和监督对社会有广泛影响的行政管理的作用。（2）行政法是较全面实施宪法规范、贯彻宪法所确定的各项政策和制度的部门法。民法、刑法等往往实施宪法确定的某一方面或某些方面的国家政策，而行政法调整的国家和社会生活领域极为广泛，几乎涉及宪法调整的所有领域。因此，不少学者称行政法为“小宪法”。西方学者霍兰德把宪法叫做“静态的宪法”，而把行政法叫做“动态的宪法”。

尽管二者关系密切，但不可混为一谈，行政法不是宪法的组成部分，而是独立的普通法律部门。

2. 行政法作为独立的法律部门，除了具有法的一般作用外，还具有其特殊作用。这主要体现在两个方面：一方面，保障行政主体有效行使行政职权；另一方面，保障公民、法人和其他组织的合法权益。

行政法保障行政主体有效行使行政职权是通过下述途径体现的：（1）通过确认行政权的相对独立性，赋予行政主体相应的行政职权；（2）明确行政主体与行政相对人的关系；（3）明确行政主体与公务员、被委托组织及个人之间的关系；（4）明确行政主体行使行政职权的手段和程序；（5）明确对违法行使行政职权的行为和妨碍行使行政职权的违法行为的制裁。

行政法主要通过下列途径实现对公民、法人和其他组织的合法权益的保护作用：（1）建立和逐步完善保证行政主体及其工作人员认真执行国家法律的各种规章制度；（2）规定并发展公民、



法人和其他组织的行政参与权；(3) 规定并发展公民、法人和其他组织的行政监督权；(4) 预防、制止和制裁侵犯或侵害公民、法人和其他组织合法权益的行为。

行政法的上述作用是密切联系、相互依存的对立统一体，对于行政法的发展和完善来说，具有同等重要的意义，过分强调或忽视任何一方面，都会导致行政法律制度的不和谐或影响行政法制的完善。当然，各国在不同时期也可能侧重于发挥某一方面的作用，体现出“管理法”或体现出“限权法”的作用。

3. 自然公正原则是英国皇家法院对下级法院和行政机关行使监督权时，要求它们公正行使权力的原则。这是支配行政机关活动的程序方面的规则，不是一个实体法规则。

在普通法中，自然公正原则不仅支配行政机关和法院的活动，而且一切其他行使权力的人或团体，包括行政裁判所和某些社会团体，在其行使权力的时候都不能违背这个原则。它是一个最低限度的公正原则，适用范围很广，因此称为自然公正原则。

由于英国的行政机关在实体上享有非常大的权力，所以议会严格规定其行使权力的程序。只要成文法没有排除或除另有特殊情况外，行政机关都要遵守。自然公正原则在英国行政法上的地位，如美国宪法上的正当法律程序一样，是一个广泛适用的原则。

自然公正原则包括两个最基本的程序规则：(1) 任何人或团体在行使权力可能使别人受到不利影响时必须听取对方意见，每一个人都有为自己辩护和防卫的权利。(2) 任何人或团体不能作为自己案件的法官。

4. 行政法律关系由行政法律关系主体、客体和内容等要素构成。

(1) 行政法律关系的主体，指行政法律关系中权利的享有者和义务的承担者，包括行政主体和行政相对人。行政主体是能够以自己的名义依法拥有和行使行政职权，并能够对其行使行政职权的行为造成的后果承担法律责任的机关和组织。它在具体的法律关系中往往占有主导地位。而行政相对人是指与行政主体相对应，处于被管理和被支配地位的机关、组织或个人。

(2) 行政法律关系的客体，是行政法律关系当事人的权利义务所指向的对象。可以概括为三种：1) 物质财富；2) 精神财富，指一定的智力成果，如著作、专利、发明等；3) 行为，包括作为和不作为。不是所有的行为都是行政法律关系的客体，只有具有行政法律意义的行为或受行政法规范的行为，才能成为行政法律关系的客体。

(3) 行政法律关系的内容，是指行政主体和行政相对人在行政法律关系中享有的权利和承担的义务。由于行政法律关系的主体被分为行政主体和行政相对人，行政法律关系的内容也被分为行政主体的权利、义务和行政相对人的权利、义务。其中，行政主体的权利与义务具有特殊性，通常被称为“职权”和“职责”。在讲行政法律关系的内容时，不能只强调行政主体的权利，而不强调其应承担的义务；也不能只讲相对人的义务而不讲相对人的权利，更不能视相对人为客体。二者的权利义务总体上应该是平衡的。

5. 法律保留原则是指在涉及公民权利义务等事项方面，只有法律明确授权，行政机关才能实施相应的管理活动。法律保留包括宪法意义上的法律保留和行政法意义上的法律保留。宪法意义上的法律保留是指在国家法律体系内，某些重大事项只能由国家人民代表机关以正式法律的形式规定，而不能由其他国家机关特别是行政机关代为规定，实际上是有关国家议会的专属立法事项。行政法意义上的法律保留是指行政机关的管理活动必须具有法律的授权根据，只有在法律明确规定行政机关可以采取某种行为的情况下，行政机关才能采取该种行为。

根据《立法法》的规定，我国法律保留的基本内容包括：凡涉及(1) 国家主权的事项；(2) 各级人大、政府、法院和检察院的产生、组织和职权；(3) 民族区域自治制度、特别行政区制度、基层群众自治制度；(4) 犯罪和刑罚；(5) 对公民政治权利的剥夺、限制人身自由的强制措施和处罚；(6) 税种的设立、税率的确定和税收征收管理等税收基本制度；(7) 对非国有财产的征收、征用；(8) 民事基本制度；(9) 基本经济制度以及财政、海关、金融和外贸的基本制度；(10) 诉讼和仲裁制度等，只能由全国人大及其常委会制定法律规定。此外，《立法法》还规定，上述事项