厚大 法考 Judicial Examination 2018 119系列

考前必背

魏建新讲行政法

魏建新／编著

厚大出品

中国政法大学出版社

厚大 法考 2018 119系列

讲义精华·精准定位·本小利大·必背必备

考前必背

魏建新讲行政法

魏建新/编著

厚大出品

中国政法大学出版社

声　明　1. 版权所有，侵权必究。
2. 如有缺页、倒装问题，由出版社负责退换。

图书在版编目（CIP）数据

厚大讲义. 考前必背. 魏建新讲行政法/魏建新编著. —北京：中国政法大学出版社，2018.5
ISBN 978-7-5620-8286-6

Ⅰ.①厚… Ⅱ.①魏… Ⅲ.①行政法－中国－资格考核－自学参考资料 Ⅳ.①D92

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2018)第 107378 号

出 版 者　中国政法大学出版社
地　　址　北京市海淀区西土城路 25 号
邮寄地址　北京 100088 信箱 8034 分箱　邮编 100088
网　　址　http://www.cuplpress.com（网络实名：中国政法大学出版社）
电　　话　010-58908285(总编室) 58908433（编辑部）58908334(邮购部)
承　　印　三河市人民印务有限公司
开　　本　787mm×1092mm　1/16
印　　张　7.25
字　　数　165 千字
版　　次　2018 年 5 月第 1 版
印　　次　2018 年 5 月第 1 次印刷
定　　价　29.00 元

目录

CONTENTS

第一章 行政法基础 …… 1

第一节 行 政 …… 1

考点1 行 政★★ …… 1

考点2 行政的分类★ …… 1

第二节 行政法原则 …… 2

考点 行政法原则的内涵★★★ …… 2

第二章 行政组织 …… 4

第一节 中央行政机关 …… 4

考点1 国务院机构的法律地位★★ …… 4

考点2 国务院机构的设置程序★★★ …… 4

考点3 国务院机构的编制管理程序★ …… 5

第二节 地方行政机关 …… 6

考点1 地方政府机构的设置程序★★★ …… 6

考点2 地方政府机构的编制管理程序★★ …… 6

考点3 派出机关与派出机构的设置程序★★ …… 7

第三节 实施行政职能的非政府组织 …… 7

考点 行政授权和行政委托的比较★★ …… 7

第三章 公务员 …… 8

第一节 公务员概述与录用 …… 8

考点1 公务员的判定★★ …… 8

考点2 公务员的义务权利★ …… 8

考点3 公务员录用条件★★ …… 9

考点4 公务员录用程序★★★ …… 10

第二节 公务员职务管理 …… 10
考点1 公务员任职★★★ …… 10
考点2 公务员回避★★★ …… 11
考点3 公务员交流★★ …… 12
考点4 公务员公职退出★★★ …… 12
第三节 公务员处分与救济 …… 13
考点1 公务员的处分种类★★★ …… 13
考点2 公务员的处分程序★★ …… 13
考点3 公务员处分的并处规则★★ …… 14
考点4 公务员处分的适用规则★★ …… 14
考点5 公务员处分的解除★★★ …… 15
考点6 公务员的救济★★ …… 15
第四章 行政立法行为 …… 16
第一节 行政立法主体 …… 16
考点 行政立法主体与权限★★★ …… 16
第二节 行政立法程序 …… 17
考点1 行政立法的政治原则（2018新增）★★★ …… 17
考点2 行政立法的立项（2018新增）★★ …… 17
考点3 行政立法的起草（2018新增）★★ …… 18
考点4 行政立法的审查（2018新增）★★ …… 18
考点5 行政立法的决定与公布★★★ …… 19
考点6 行政立法的解释（2018新增）★★ …… 20
考点7 行政立法的修改和废止（2018新增）★★ …… 21
第三节 行政立法的监督与效力 …… 21
考点1 行政立法监督的提出★★ …… 21
考点2 行政立法监督的处理★★ …… 22
考点3 行政立法的效力冲突★★★ …… 23
第五章 具体行政行为 …… 24
第一节 具体行政行为的概念 …… 24
考点1 具体行政行为★★★ …… 24
考点2 具体行政行为的成立★★ …… 24

考点3 具体行政行为的分类★★ …… 25
第二节 具体行政行为的效力和合法性 …… 25
考点1 具体行政行为效力的开始、停止和终止★ …… 25
考点2 具体行政行为的效力内容★★ …… 26
考点3 具体行政行为的效力状态★★★ …… 26
考点4 具体行政行为的合法性★★ …… 26
第六章 行政处罚 …… 27
第一节 行政处罚的概念与设定 …… 27
考点1 行政处罚的概念★ …… 27
考点2 行政处罚的设定★★★ …… 27
第二节 行政处罚的实施机关、管辖与适用 …… 28
考点1 行政处罚的实施机关和管辖★★★ …… 28
考点2 行政处罚的适用★★ …… 28
第三节 行政处罚的程序 …… 29
考点1 行政处罚的简易程序与一般程序★★ …… 29
考点2 行政处罚的听证程序★★★ …… 30
考点3 行政罚款的收缴★★ …… 30
考点4 行政处罚决定的强制执行★★ …… 31
第四节 治安管理处罚 …… 31
考点1 治安管理处罚的概念★★ …… 31
考点2 治安管理处罚的适用★ …… 31
考点3 治安管理处罚的调查程序★★★ …… 32
考点4 治安管理处罚的决定程序★★ …… 32
考点5 治安罚款的收缴★★ …… 33
考点6 治安拘留的执行★★ …… 33
第七章 行政许可 …… 34
第一节 行政许可的设定 …… 34
考点1 行政许可的设定★★★ …… 34
考点2 行政许可的规定★★ …… 35
第二节 行政许可实施主体 …… 35
考点 行政许可的实施主体★★ …… 35

第三节 行政许可实施程序 …… 36
考点1 行政许可实施的一般程序★★★ …… 36
考点2 行政许可实施的听证程序★★ …… 37
考点3 行政许可实施的特殊程序★ …… 37
第四节 行政许可的费用和监督管理 …… 38
考点1 行政许可的费用★ …… 38
考点2 行政许可的监督管理★★★ …… 38
第八章 行政强制 …… 40
第一节 行政强制的概念和设定 …… 40
考点1 行政强制的概念★★★ …… 40
考点2 行政强制措施的设定★★ …… 41
第二节 行政强制措施实施程序 …… 41
考点1 行政强制措施的实施主体★★ …… 41
考点2 行政强制措施的一般程序★★★ …… 42
考点3 查封、扣押的程序★★★ …… 42
考点4 冻结程序★ …… 43
第三节 行政强制执行程序 …… 43
考点1 行政机关自行直接强制执行的权限★★ …… 43
考点2 行政机关强制执行的一般程序★★★ …… 44
考点3 金钱给付义务的行政强制执行★★ …… 44
考点4 代履行★★ …… 44
考点5 执行和解★★ …… 45
考点6 行政机关申请法院强制执行程序★★ …… 45
第九章 政府信息公开 …… 47
第一节 政府信息公开的范围与主体 …… 47
考点1 政府信息公开的范围★★ …… 47
考点2 政府信息公开的主体★★ …… 47
第二节 政府信息公开的程序 …… 48
考点1 政府信息主动公开★ …… 48
考点2 政府信息依申请公开★★★ …… 48

第十章 行政复议 …… 50
第一节 行政复议范围 …… 50
考点 行政复议范围★★ …… 50
第二节 行政复议参加人与行政复议机关 …… 51
考点1 行政复议申请人★ …… 51
考点2 行政复议被申请人★★ …… 51
考点3 行政复议第三人★ …… 52
考点4 行政复议机关★★★ …… 52
考点5 行政复议机构（2018新增）★ …… 53
第三节 行政复议的申请与受理 …… 53
考点 行政复议的申请与受理★★ …… 53
第四节 行政复议的审理、决定与执行 …… 54
考点1 行政复议的审理程序★★ …… 54
考点2 具体行政行为在行政复议期间的执行★★ …… 55
考点3 被复议具体行政行为改变★★ …… 55
考点4 行政复议申请撤回★★★ …… 55
考点5 行政复议的和解与调解★★ …… 56
考点6 行政复议决定★★ …… 56
考点7 对行政规定和行政依据的复议处理★★ …… 57
考点8 行政复议决定的执行★ …… 58
第十一章 行政诉讼的受案范围 …… 59
第一节 行政诉讼受理的案件 …… 59
考点 行政诉讼受理的案件★★ …… 59
第二节 行政诉讼的不予受理的案件 …… 60
考点 行政诉讼受案的排除（2018新增）★★★ …… 60
第三节 其他司法解释中的行政诉讼受案范围 …… 60
考点1 行政许可诉讼的受案范围★★ …… 60
考点2 政府信息公开诉讼的受案范围★★ …… 61
第十二章 行政诉讼的参加人 …… 63
第一节 行政诉讼原告 …… 63
考点 行政诉讼原告资格（2018新增）★★★ …… 63

第二节 行政诉讼的被告 …… 64
考点1 行政诉讼被告一般情况（2018新增） ★★★ …… 64
考点2 行政机构案件的被告★★★ …… 64
考点3 开发区案件的被告（2018新增） ★★ …… 65
考点4 经复议案件的被告★★★ …… 65
考点5 行政许可案件的被告★ …… 66
考点6 政府信息公开案件的被告★★ …… 66
考点7 行政机关负责人出庭应诉（2018新增） ★★★ …… 67
第三节 行政诉讼的第三人、共同诉讼人和诉讼代理人 …… 67
考点1 行政诉讼第三人（2018新增） ★★ …… 67
考点2 共同诉讼人（2018新增） ★★ …… 68
第十三章 行政诉讼的管辖 …… 69
第一节 行政诉讼的级别管辖 …… 69
考点 行政诉讼级别管辖★★★ …… 69
第二节 行政诉讼的地域管辖 …… 69
考点 行政诉讼地域管辖★★★ …… 69
第十四章 行政诉讼程序 …… 71
第一节 起诉与受理 …… 71
考点1 起诉期限★★★ …… 71
考点2 起诉程序条件★★★ …… 72
考点3 登记立案（2018新增） ★★★ …… 72
第二节 行政诉讼的一审程序 …… 73
考点1 行政诉讼一审程序★★ …… 73
考点2 行政诉讼简易程序（2018新增） ★★★ …… 74
第三节 行政诉讼的第二审程序与审判监督程序 …… 75
考点1 行政诉讼二审程序★★ …… 75
考点2 行政诉讼再审程序（2018新增） ★★ …… 75
第十五章 行政诉讼的特殊制度 …… 77
第一节 行政案件审理中的特殊制度 …… 77
考点1 行政诉讼中的执行★★ …… 77
考点2 行政诉讼中原告撤诉与被告缺席★★★ …… 78

考点3 行政诉讼中被告改变行政行为★★ …… 78
考点4 行政诉讼中调解（2018新增）★★ …… 79
第二节 行政诉讼的特殊形式 …… 80
考点1 行政附带民事诉讼（2018新增）★★★ …… 80
考点2 行政公益诉讼（2018新增）★★★ …… 81
第十六章 行政诉讼的审理依据 …… 83
第一节 行政诉讼的证据种类与要求 …… 83
考点 行政诉讼证据种类与要求（2018新增）★★ …… 83
第二节 行政诉讼的举证 …… 83
考点1 行政诉讼的举证责任★★★ …… 83
考点2 政府公开行政案件的举证责任★★ …… 84
考点3 行政诉讼的举证期限★★ …… 84
考点4 行政诉讼中的法院调取证据（2018新增）★★ …… 85
第三节 行政诉讼证据的质证与审核认定 …… 86
考点1 行政诉讼的质证★★ …… 86
考点2 行政诉讼的证据效力★★ …… 86
第四节 行政诉讼的法律适用 …… 87
考点1 实体法律规范的适用★★ …… 87
考点2 诉讼法律规范的适用★ …… 87
第十七章 行政诉讼的结案执行 …… 88
第一节 行政诉讼第一审判决 …… 88
考点1 行政诉讼一审判决的适用★★★ …… 88
考点2 行政许可案件判决的适用★ …… 89
考点3 政府信息公开行政案件判决的适用★★ …… 90
考点4 经行政复议案件判决的适用★★ …… 91
考点5 行政诉讼中对行政规范性文件的处理（2018新增）★★★ …… 92
第二节 行政诉讼第二审判决 …… 93
考点 行政诉讼二审判决（2018新增）★ …… 93
第三节 行政诉讼裁判的执行 …… 93
考点 行政诉讼裁判的执行（2018新增）★★ …… 93

第十八章 国家赔偿 …… 95
第一节 国家赔偿概述 …… 95
考点1 国家赔偿与国家补偿的区别★ …… 95
考点2 新旧国家赔偿法的适用★★ …… 95
第二节 行政赔偿 …… 96
考点1 行政赔偿范围★★ …… 96
考点2 行政赔偿请求人★ …… 97
考点3 行政赔偿义务机关★★ …… 97
考点4 经复议案件的行政赔偿义务机关★★ …… 97
考点5 在行政复议、行政诉讼程序中一并解决行政赔偿的程序★★ …… 98
考点6 单独提起行政赔偿的程序★★★ …… 98
第三节 司法赔偿 …… 99
考点1 刑事赔偿范围★★★ …… 99
考点2 民事、行政司法赔偿范围★★ …… 100
考点3 刑事赔偿义务机关★★★ …… 100
考点4 司法赔偿程序★★ …… 101
第四节 国家赔偿方式、标准和费用 …… 102
考点1 人身权损害的赔偿★★★ …… 102
考点2 财产权损害的赔偿★★ …… 103

第一章　行政法基础

第一节　行　政

考点1 ▶ 行政★★

行政法上的行政属于公共行政，公行政区别于私行政的关键是以公共利益为目的。试题中出现争议性质的判断，解题的关键是要看争议背后的利益属性。行政协议是行政机关为实现公共利益或者行政管理目标，在法定职责范围内，与公民、法人或者其他组织协商订立的具有行政法上权利义务内容的协议。行政协议也被称为行政合同，属于行政法上的行政。

记忆要点

1. 公共行政——行为争议在表面，公共利益藏背后。
2. 行政协议——协议协商属形式，管理目标是公益。

考点2 ▶ 行政的分类★

标　准	内　容	特　点	表现形式
对行政相对人是否有利	负担行政	限制权利、克加义务	行政处罚、行政强制、行政收税等
	授益行政	赋予权利、减免义务	行政许可、行政给付、行政资助、行政奖励等
行政的目的	秩序行政	防止滥用自由权、维护秩序	行政许可、行政处罚、行政强制等
	给付行政	实现公共服务、维护社会公平	行政给付、行政救助、社会保险等

记忆要点

1. 负担行政与授益行政——负担行政会损利，授益行政得实惠。
2. 秩序行政与给付行政——秩序行政防混乱，给付行政有福利。
3. 行政给付属于授益行政行为，是积极行政职能的表现。

第二节 行政法原则

考点▶ 行政法原则的内涵★★★

基本原则	子原则	内涵	
合法行政	有法必依	对现行法律遵守：实施行政管理，应依照法律、法规、规章进行，执行和实施法律规定的行政义务	
	无法不为	依照法律授权活动：没有法律、法规、规章的规定，不得作出影响相对人合法权益或者增加相对人义务的决定	
合理行政	公正公平	行政机关中立，不偏私，平等对待相对人，不歧视	
	考虑相关因素	行政机关实施行政管理，只应考虑与法律目的相关的各种因素，不得考虑与法律目的不相关的因素	
	比例原则	合目的性	行政机关行使裁量权采取的具体措施符合法律目的
		适当性	法律必需的具体措施与结果之间存在正当性
		损害最小	多种方式中选择对当事人权益损害最小的方式
程序正当	行政公开	行政机关有义务公开自己在履行职责过程中制作或者获取的，以一定形式记录、保存的信息	
	公众参与	行政机关作出重要规定或者决定，应当听取公民、法人和其他组织的意见	
	回避	对行政权行使存在不利影响时，应当回避	
诚实守信	诚实	行政机关公布的信息内容应当全面、准确、真实	
	信赖保护	①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（存续保护）	
		②因公共利益等法定事由需要撤回、变更行政决定的，应当依照法定权限和程序进行，并对行政相对人因此受到的财产损失予以补偿（财产保护）	
高效便民	高效	应当遵守法定时限，积极履行法定职责	
	便民	提供优质服务，行政活动不增加当事人的程序负担	
权责统一	行政效能	行政机关履行行政职责，要由法律、法规赋予其相应的执法手段，保证政令有效	
	行政责任	作为法律后果和行政职责，实现权力和责任的统一	

记忆要点

1. 合法行政原则——法无授权不得为，有法必依是合法。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。

2. 合理行政原则——实质法治是合理，公平相关合比例。合理行政原则与合法行政原则的区分：合法行政原则是针对羁束行政行为，合理行政原则是针对裁量行政行为，从合法行政到合理行政是从形式法治到实质法治。

3. 程序正当原则——行政程序要正当，公开参与要回避。

4. 高效便民原则——积极作为属高效，程序减负为便民。高效便民原则与合法行政原则的区分：行政机关遵守法定时限是高效便民原则的体现，不是合法行政原则的体现。

5. 诚实守信原则——信息真实是诚实，存续保护能补偿。程序正当原则与诚实信用原则的区分：信息公开是程序正当中公开的要求，公开的信息真实、全面、准确是诚实信用中诚实的要求。

6. 权责统一原则——权责监督有后果，执法手段要保障。权责一致原则中的“责”体现为两个方面：①行政职责（有权必有责、用权受监督）；②法律后果（违法受追究、侵权须赔偿），法律后果包括外部责任（赔偿）和内部责任（处分）。诚实信用原则与权责统一原则的区分：行政补偿是诚实信用原则中信赖保护的体现，行政赔偿是权责统一原则中外部责任的体现。

第二章　行政组织

第一节　中央行政机关

考点1 ▶ 国务院机构的法律地位★★

机　构	法律地位
国务院办公厅	协助国务院领导处理国务院日常工作，不具有行政主体资格。
国务院组成部门	履行国务院基本的行政管理职能，具有行政主体资格。
国务院直属机构	主管国务院的某项专门业务，具有行政主体资格。
国务院办事机构	协助国务院总理办理专门事项，不具有行政主体资格。
国务院组成部门管理的国家行政机构	由国务院部门管理，主管特定业务，行使行政管理职能，具有行政主体资格。
国务院议事协调机构	承担跨国务院行政机构重要业务工作的组织协调任务，经授权具有行政主体资格。授权有两种情况：①国务院议事协调机构议定的事项，经过国务院同意，由有关的行政机构按照各自的职责负责办理；②在特殊或者紧急的情况下，经过国务院同意，国务院议事协调机构可以规定临时性的行政管理措施。
国务院直属事业单位	经授权履行行政管理职能，具有行政主体资格。例如中国银行保险监督管理委员会、中国证券监督管理委员会。

考点2 ▶ 国务院机构的设置程序★★★

类　别	具体设置程序	
国务院组成部门的设立、撤销或合并	国务院机构编制管理机关提出方案，经国务院常务会议讨论通过	国务院总理提请全国人大决定或全国人大常委会（全国人大闭会期间）决定

续表

类　　别	具体设置程序	
①国务院直属机构、②国务院办事机构、③国务院组成部门管理的国家行政机构的设立、撤销或合并	国务院机构编制管理机关提出方案	国务院决定
国务院议事协调机构的设立、撤销或合并		
司级内设机构的增设、撤销、合并	国务院机构编制管理机关审核方案	国务院批准
处级内设机构的增设、撤销、合并	国务院行政机构决定	报国务院机构编制管理机关备案

考点3 ▶ 国务院机构的编制管理程序★

具体情形	具体程序	
行政机构设立时的编制	原则上：在行政机构设立时确定编制	
	例外：国务院议事协调机构不确定编制	
行政机构增加或者减少编制	国务院机构编制管理机关审核方案	国务院批准

记忆要点

1. 国务院机构设置：

（1）处由部定——处级内设机构由部级机构决定；

（2）司由国批——司级内设机构由国务院批准；

（3）一般部由国定——一般部级机构（包括国务院直属机构、国务院办事机构、国务院组成部门管理的国家行政机构、国务院议事协调机构）由国务院决定；

（4）组成部经人大——组成部门（即国务院组成部门）经全国人大或全国人大常委会决定。

2. 国务院编制管理：

（1）机构设立定编制——机构设立时确定编制；

（2）议事协调不定编——议事协调机构不确定编制；

（3）编制增减由国批——编制增加或者减少由国务院批准。

第二节　地方行政机关

考点1 ▶ 地方政府机构的设置程序★★★

机构类别		具体设置程序
地方各级政府行政机构的设立、撤销、合并、变更	原则：一般机构	由本级政府提出方案，经上一级政府机构编制管理机关审核后，报上一级政府批准；其中，县级以上政府行政机构的设立、撤销或合并，还应报本级人大常委会备案
	例外：议事协调机构	本级政府设立
	行政机构之间对职责划分有异议	协商一致的，报本级政府机构编制管理机关备案
		协商不一致的，应当提请本级政府机构编制管理机关提出协调意见，由本级政府决定
地方各级政府行政机构的内设机构		由该行政机构报本级政府机构编制管理机关审批

记忆要点

1. 地方机构上级批——地方政府行政机构报上一级政府批准。
2. 议事协调本级立——议事协调机构本级政府设立。
3. 内设机构编制批——地方各级政府行政机构的内设机构的设立，由本级政府机构编制管理机关审批。
4. 机构职责有异议，协商一致编制备，协商不了本级定——行政机构之间职责划分有异议，协商一致报本级政府机构编制管理机关备案，协商不一致由本级政府决定。

考点2 ▶ 地方政府机构的编制管理程序★★

编制内容		具体管理程序
行政编制总额		省、自治区、直辖市政府提出，经国务院机构编制管理机关审核后，报国务院批准
行政编制总额内对特定的行政机构的行政编制实行专项管理		国务院机构编制管理机关报经国务院批准
行政编制总额内调整	本级政府有关部门的行政编制	本级政府调整
	同一个行政区域不同层级之间	由省、自治区、直辖市政府机构编制管理机关报国务院机构编制管理机关审批