

# 2012年7月高等教育自学考试全国统一命题考试

## 行政法与行政诉讼法（一） 试卷

课程代码： 00923

本试卷满分 100 分，考试时间 150 分钟。

考生答题注意事项：

1. 本卷所有试卷必须在答题卡上作答。答在试卷和草稿纸上的无效。
2. 第一部分为选择题。必须对应试卷上的题号使用 2B 铅笔将“答题卡”的相应代码涂黑。
3. 第二部分为非选择题。必须注明大、小题号，使用 0.5 毫米黑色字迹签字笔作答。
4. 合理安排答题空间，超出答题区域无效。

### 第一部分 选择题

#### 一、单项选择题(本大题共 20 小题，每小题 1 分，共 20 分)

在每小题列出的四个备选项中只有一个是符合题目要求的，请将其选出并将“答题卡”的相应代码涂黑。未涂、错涂或多涂均无分。

1. 税务机关必须严格依法征税，这说明税收征缴是 (A) 8-117  
A. 羁束行政行为 B. 自由裁量行政行为  
C. 抽象行政行为 D. 授益行政行为
2. 房产登记行为属于一种 (B) 10-183  
A. 行政规划 B. 行政确认 C. 行政许可 D. 行政调查
3. 行政征收的必要条件是 (D) 12-216  
A. 政府发展的需要 B. 生产发展的需要 C. 商业利益的需要 D. 公共利益的需要
4. 下列属于非强制的行政行为是 (D) 16-270  
A. 行政确认 B. 行政规划 C. 行政调查 D. 行政指导
5. 对财政预算的制作与执行的监督主体是 (B) 19-322  
A. 各级党委 B. 各级人大及其常委会  
C. 人民法院 D. 人民检察院
6. 下列不可诉的行政行为是 (D) 25-445  
A. 对交通违章罚款的行为 B. 对外国人出入境的限制行为  
C. 对报考公务员的录用行为 D. 国防管理行为
7. 独立行使行政审判权的主体是 (A) 30-545  
A. 人民法院 B. 审判委员会 C. 行政审判庭 D. 合议庭
8. “公民、法人或者其他组织依法取得的行政许可受法律保护，行政机关不得擅自改变已经生效的行政许可一，这一要求体现了行政许可的 (D) 3-44  
A. 法定原则 B. 责任制原则 C. 时效原则 D. 信赖保护原则
9. 国家公务员认为其自身合法权益受到所在机关的侵犯或不公正的待遇，他有权提起 (A) 6-91  
A. 行政申诉 B. 行政仲裁 C. 行政复议 D. 行政诉讼
10. 上级人民检察院对下级人民法院已经生效的判决，向 (B) 29-541  
A. 下级人民法院提出抗诉 B. 同级人民法院提出抗诉

- C. 上级人民法院提出抗诉 D. 最高人民法院提出抗诉
11. 《国家赔偿法》规定，赔偿义务机关作出是否予以行政赔偿决定的期限是：自收到赔偿申请之日起的 (B) 22-396  
A. 一个月内 B. 两个月内 C. 三个月内 D. 六个月内
12. 对地方人民政府的具体行政行为不服的案件提起复议申请，其复议管辖机关是 (B) 21-361  
A. 上级人民政府 B. 上一级人民政府  
C. 本级人民政府 D. 地方人民政府的专门复议机关
13. 因不动产提起的诉讼，其管辖法院是 (C) 26-478  
A. 原告所在地的人民法院  
B. 被告所在地的人民法院  
C. 不动产所在地的人民法院  
D. 作出具体行政行为的行政机关所在地的人民法院
14. 我国《专利法》规定，“对未经专利权人许可，实施其专利的侵权行为，专利权人或者利害关系人可以请求专利管理机关进行处理”，这种处理是一种 (D) 15-267  
A. 行政许可 B. 行政调解 C. 行政仲裁 D. 行政裁决
15. 人民法院审理行政案件参照 (D) 30-548  
A. 法律 B. 行政法规 C. 地方性法规 D. 规章
16. 行政机关工作人员在执行职务过程中对有关管理活动的现场情况所做的书面记录，是一种 (B) 28-509  
A. 勘验笔录 B. 现场笔录 C. 鉴定结论 D. 物证
17. 行政诉讼一方当事人拒绝履行判决义务，对方当事人提出执行判决的申请期限应当在判决生效的 (C) 32-582  
A. 一个月内 B. 二个月内 C. 三个月内 D. 六个月内
18. 行政机关申请人民法院强制执行行政决定的行为，是一种 (D) 14-245  
A. 代执行 B. 行政强制措施 C. 即时强制 D. 非诉行政执行
19. 因公共利益的需要，公民、法人或组织的土地、房屋或财产被政府征收或征用，被征用人应当获得 (B) 23-410  
A. 行政赔偿 B. 行政补偿 C. 行政追偿 D. 行政代偿
20. 在我国，普通高等学校依法享有授予学业证书、奖励和惩处学生等教育管理权。这说明高校是 (D) 5-81  
A. 行政机关 B. 行政机关的派出机关  
C. 行政机关委托的组织 D. 法律、法规授权组织

## 二、多项选择题(本大题共 10 小题，每小题 2 分。共 20 分)

在每小题列出的五个备选项中至少有两个是符合题目要求的，请将其选出并将“答题卡”的相应代码涂黑。未涂、错涂、多涂或少涂均无分。

21. 关于我国行政法的法源，下列表述正确的有 (AB) 2-28-33  
A. 宪法是我国行政法的重要法源 B. 行政法规在量上是行政法的主要渊源  
C. 判例法是我国行政法的重要法源 D. 自治条例不是行政法的法源  
E. 国际条约与协定不是我国的行政法法源
22. 行政法不具有统一的法典形式，是因为 (ABCE) 1-17  
A. 行政法的调整对象过于广泛 B. 部分行政关系复杂多变

- C. 行政法法源多样                      D. 行政法包括实体性规范和程序性规范  
E. 行政法部门产生较晚
23. 构成行政合理原则的二个具体原则是 (CE) 3-43、44  
A. 法律保留原则    B. 正当法律程序原则  
C. 比例原则            D. 案卷排他原则  
E. 信赖保护原则
24. 关于行政机关, 下列表述正确的有 (ABDE) 4-55  
A. 行政机关行使国家行政权    B. 行政机关是行政主体  
C. 行政机关的管理手段单一    D. 行政机关应主动行使职权  
E. 行政机关拥有广泛的自由裁量权
25. 行政相对人的法律地位体现为 (BCDE) 7-105  
A. 是行政主体                      B. 是行政管理的对象  
C. 是行政管理的参与者    D. 是行政救济法律关系中的救济对象  
E. 是行政法制监督关系中的监督主体
26. 行政规范性文件的法律地位体现为 (ABCE) 9-165  
A. 对行政相对人具有拘束力和强制执行力  
B. 对行政机关具有公定力和确定力  
C. 是行政复议机关审理复议案件的依据, 又是复议的对象  
D. 公民、法人和组织可以就规范性文件的合法性向法院提起诉讼  
E. 人民法院审理行政案件时应一并审查具体行政行为所依据的行政规范性文件的合法性
27. 专门的行政监督有 (CD) 18-315  
A. 权力机关的监督    B. 层级监督  
C. 行政监察            D. 审计监督  
E. 司法监督
28. 行政监察机关的职权有 (BCD) 20-341  
A. 立案权    B. 调查权    C. 建议权    D. 决定权    E. 执行权
29. 体现行政程序的主要制度有 (ABCDE) 17-295-298  
A. 表明身份制度    B. 告知制度  
C. 调查制度            D. 听证制度  
E. 职能分离制度
30. 适用听证程序的行政处罚种类有 (CDE) 13-235  
A. 行政拘留            B. 没收违法所得  
C. 责令停产停业    D. 吊销许可证或者执照  
E. 较大数额罚款

第二部分非选择题

三、名词解释题 (本大题共 5 小题, 每小题 3 分, 共 15 分)

请在答题卡上作答。

31. 无附款行政行为 8-119

答：无附款行政行为是指其效力不附有条件限制的行政行为，即行政主体作出相应行政行为不附加其他条件，相应行政行为只要符合法定标准和要求即生效，并且相应行政行为在延续过程中，只要行政相对人不违反法定标准、要求，该行政行为即一直有效而不终止其效力。

32. 行政征用 12-217

答：行政征用是指行政主体出于公共目的，为满足公共利益需要，依法强制取得个人和组织的土地、房屋等不动产的所有权或使用权，并给予合理补偿的行政行为。

33. 特别许可 11-201

答：特别许可是指除必须符合一般条件外，还对申请人予以特别限制的许可。

34. 行政合同 16-275

答：行政合同，也称行政契约，是指行政主体为了实现特定的行政管理目标，与其他行政主体之间或者与行政相对人之间基于意思表示一致而达成的协议。

35. 行政复议机构 21-359

答：行政复议机构是复议机关内部设立的专门承办复议事项的办事机构，在复议机关的领导下承办具体的复议案件，其自身不具备行政主体资格，只能以复议机关的名义进行复议、审理，以复议机关的名义作出复议决定，而且也只有以复议机关的名义作出复议决定，该复议决定才具有法律效力。

四、简答题(本大题共 3 小题。每小题 5 分，共 15 分)

请在答题卡上作答。

36. 简述代执行的概念及特点。 14-250、251

答：代执行是指行政强制执行机关或第三人代替相对人履行法律直接规定的或者行政行为所确立的作为义务，并向义务人征收必要费用的强制执行。代执行具有如下特点：

- (1) 代执行的对象是行政行为所确立的可为他人代履行的作为义务。
- (2) 有法律根据或者有合法的行政行为存在，而法定义务人不履行其应该履行的法定义务，这是代执行的实施前提。
- (3) 代执行的主体必须是行政强制执行机关，行政强制执行机关所指定的第三人可以成为行政强制执行的实施主体。

37. 简述我国公务员回避制度的主要内容。 6-91

答：我国公务员回避制度主要包括下述内容：

- (1) 公务员之间有夫妻关系、直系血亲关系、三代以内旁系血亲以及近姻亲关系的，不得在同一机关担任双方直接隶属于同一行政首长的职务或者有直接上下级领导关系的职务，也不得在其中一方担任领导职务的机关从事监察、审计、人事、财务工作。
- (2) 公务员执行公务时，涉及本人或涉及与本人有上述亲属关系人员的利害关系的，必须回避。
- (3) 除民族自治地方外，公务员担任县级以上地方人民政府领导职务的，一般不得在原籍任职。

38. 简述不发生赔偿请求权转移的情况。 22-392

答：不发生赔偿请求权转移的情形有：

- (1) 法人或其他组织被行政机关吊销许可证或执照，但该法人或组织仍有权以自己的名义提出赔偿请求，不发生赔偿请求权转移问题。
- (2) 法人或其他组织破产，也不发生赔偿请求权转移问题。破产程序尚未终结时，破产企业仍有权就此前的行政侵权行为取得国家赔偿。

(3) 法人或其他组织被主管行政机关决定撤销，也不发生赔偿请求权转移问题。

## 五、论述题(本大题共 1 小题，共 10 分)

请在答题卡上作答。

39. 试论行政确认判决适用的主要情形。31-559

答：确认判决可以适用于以下情形：

- (1) 被诉行政行为属于事实行为的。
- (2) 被诉行政行为依法不成立或无效的。
- (3) 被诉行政行为违法，但撤销该行政行为后将会给公共利益带来重大损失的。
- (4) 被告未履行作为义务，但判决其履行作为义务已无实际意义的。
- (5) 行政合同是否有效。
- (6) 确认特定的法律关系是否存在。

## 六、案例分析题(本大题共 2 小题，每小题 10 分。共 20 分)

请在答题卡上作答。

40. 青年朱某在街上行走时，被警察王某截住带至公安派出所，原因系被王某调查涉嫌卖淫的田某指认朱某为嫖客。调查询问期间，该警察多次殴打朱某，致使朱某被迫承认自己有嫖娼行为。警察王某及其派出所在未作任何调查取证的情况下，将朱某予以行政拘留；后在有关部门的督促、调查下，朱某被证明明确系无辜。7-107/13-229/13-238

问：(1)警察王某的行为是否违法?为什么?

答：违法。因其对朱某进行殴打，且在未作任何取证的情况下，将朱某行政拘留，违反《中华人民共和国行政处罚法》。

(2)哪种规范性法律文件可以设定行政拘留处罚?其直接法律依据是什么?

答：法律。《中华人民共和国行政处罚法》规定：限制人身自由的行政处罚，只能由法律设定。

(3)朱某如何保护自己的合法权益?

答：朱某可以提出行政赔偿要求或者行政赔偿诉讼。

41. 孙甲与孙乙乃兄弟，孙甲 18 岁，孙乙 16 岁。二人某日到网吧上网，孙甲与张某发生口角并打了起来，孙乙帮其兄孙甲打张某。派出所对孙甲、孙乙每人处以 50 元罚款的处罚。张某不服，向县公安局申诉，县公安局将对孙氏两兄弟的罚款改为各自拘留 5 日，孙氏两兄弟不服。27-486-492

问：(1)孙氏两兄弟可否不经上级公安机关复议直接对县公安局的决定提起行政诉讼?其依据是什么?

答：孙氏兄弟可以对县公安局的处罚决定不经申诉直接提起行政诉讼。根据《行政复议法》以及《治安管理处罚法》的规定，对治安管理处罚不服的行政行为不属于行政复议前置，因此孙氏兄弟可以提起复议或者直接提起诉讼。

(2)如孙氏两兄弟依法提起行政诉讼，他们兄弟俩、张某、派出所、县公安局在诉讼中各处于什么地位?

答：孙氏兄弟为原告，县公安局为被告，张某为第三人，派出所是诉讼参加人。

(3)孙乙可否委托其兄孙甲为诉讼代理人?为什么?

答：孙乙不能委托孙甲为其诉讼代理人。根据《行政诉讼法》的规定，没有诉讼能力的公民，由其法定代理人代为诉讼。孙乙仅 16 岁，为未成年人，应由其法定代理人代为诉讼，而不能由其委托其他人代为诉讼。孙乙的法定代理人如其父亲或母亲可以委托孙甲代为诉讼。如孙甲是孙乙的法定代理人，则直接以法定代理人的身份代为诉讼。

讼。

qq593777558