

绝密 ★ 考试结束前

全国 2013 年 4 月高等教育自学考试 行政法与行政诉讼法（一）试题

课程代码：00923

请考生按规定用笔将所有试题的答案涂、写在答题纸上。

选择题部分

注意事项：

1. 答题前，考生务必将自己的考试课程名称、姓名、准考证号用黑色字迹的签字笔或钢笔填写在答题纸规定的位置上。

2. 每小题选出答案后，用 2B 铅笔把答题纸上对应题目的答案标号涂黑。如需改动，用橡皮擦干净后，再选涂其他答案标号。不能答在试题卷上。

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“答题纸”的相应代码涂黑。未涂、错涂或多涂均无分。

1. 对于被诉的行政主体作出的显失公正的行政处罚，人民法院可以判决（ B ） 18-317

- A. 撤销
B. 变更
C. 驳回
D. 重做

2. 在我国，街道办事处的性质是（ C ） 4-64

- A. 基层人民政府
B. 基层人民政府的办事机构
C. 区人民政府的派出机关
D. 区人民政府的派出机构

3. 某消费者协会根据消费者的举报对一商场出售的品牌皮鞋进行了查验，之后经质量监督局确认该商场存在商品欺诈行为，并予以处罚。请问在本情节中，处于行政相对人地位的是（ C ） 1-8

- A. 某消费者协会
B. 消费者
C. 商场
D. 质量监督局

4. 关于行政救济的特征，下列说法正确的是（ D ） 18-308

- A. 行政救济以被救济人生活困难为前提
B. 行政救济的方式通常是物质帮助
C. 行政救济是无偿的
D. 行政救济是一种直接的救济

5. 对“当事人在行政诉讼中有权进行辩论”的正确理解是（ B ） 24-440

- A. 辩论只是被告的权利
B. 辩论只能在一审中进行
C. 辩论围绕着具体行政行为的合法性进行
D. 辩论必须书面

6. 在我国行政诉讼中，“规章”的法律地位是（ C ） 24-438

本文档资源由考试真题软件网 (down.examebook.com) 搜集整理免费提供下载，请勿商用！

- A. 行政审判的事实
B. 行政审判的标的
C. 行政审判的参照
D. 行政审判的依据
7. 某卫生局给李某颁发卫生许可证后发现李某申请行政许可时提交的是虚假材料。为此，卫生局应当 (A) 4-72
A. 吊销李某的许可证
B. 撤销李某的许可证
C. 撤回李某的许可证
D. 暂扣李某的许可证
8. 王某驾车违章，交警拟处以 100 元罚款。王某不服强辞申辩，交警又以王某态度蛮横为由重罚至 200 元。关于该交警处罚王某的行为，下列说法正确的是 (D) 17-295
A. 该处罚违反了比例原则
B. 该处罚违反了信赖保护原则
C. 该处罚违反了申辩不加罚原则
D. 该处罚违反了处罚程序法定原则
9. 我国法律法规的授权组织的法律地位是 (B) 5-83
A. 行政机关
B. 行政主体
C. 行政组织
D. 受委托的组织
10. 下列情形属于我国行政赔偿范围的是 (A) 22-377
A. 某条道路塌陷后，路政维修公司未及时修补致使途径车辆陷入损坏
B. 行政机关依法变更已经生效的行政许可，由此给当事人造成了财产损失
C. 某公安分局根据举报核实对结伙斗殴的刘某处以 10 日拘留；但事后经进一步查证，刘某系属围观人员被裹挟进来，不存在斗殴行为，遂撤销了对刘某的行政拘留
D. 王某因涉嫌盗窃罪被批准逮捕后检察院以证据不足为由决定不予起诉
11. 行政机关申请人民法院强制执行其具体行政行为的时间应当是自被执行人的法定起诉期限届满之日起 (C) 32-185
A. 30 日内提出
B. 60 日内提出
C. 90 日内提出
D. 180 日内提出
12. 在西方国家可作为先例约束法院的审判行为的法源是 (B) 2-26
A. 制定法
B. 判例法
C. 习惯和惯例
D. 行政法理
13. 《中华人民共和国行政强制法》第五条规定：“行政强制的设定和实施，应当适当。采用非强制手段可以达到行政管理目的的，不得设定和实施行政强制”，这一规定所体现的行政法的基本原则是 (B) 3-42
A. 行政法治原则
B. 行政合理原则
C. 行政公正原则
D. 行政效率原则
14. 在我国，行政征收与行政征用的主要区别是 (C) 12-217
A. 法定性
B. 羁束性
C. 补偿性
D. 无偿性
15. 属于行政裁决情形的是 (A) 15-261

- A. 卫生局裁决某美容院赔偿刘某因整容手术过失带来的面颧神经损伤
- B. 派出所劝说李某和张某和解并垫付张某部分医药费
- C. 村委会裁决本村的 2 亩果林继续由王家管理栽种
- D. 劳动争议委员会裁决某企业补偿员工工伤补偿金

16. 下列情形需订立行政合同的是 (D) 16-276

- A. 某建筑公司拟承建县政府办公楼
- B. 某建筑公司拟承建县水库
- C. 某建筑公司拟承建县政府家属宿舍
- D. 某建筑公司拟承建县中学教学楼

17. 赵某不服区交警支队对其交通违章的处罚, 欲提起行政复议。赵某的正确做法应该是 (B) 21-366

- A. 向区交警支队提出复议请求
- B. 在 60 日内提出复议请求
- C. 一并提出区交警支队对其处罚违法的事实根据和法律依据
- D. 在 7 日内向区交警支队转送复议申请

18. 在我国, 不可诉的行政行为是 (D) 25-449/450

- A. 张某不服县林业局给李某颁发的林地经营许可
- B. 某公司股东大会不服市国有资产管理委员会作出的企业并购决定
- C. 某高校学生不服母校拒绝向其颁发毕业证书的决定
- D. 市地税局稽查员小王不服本局对其作出的行政记过处分

19. 区工商局吊销了甲某的营业执照, 甲某向市工商局提起了行政复议, 复议机关维持了区工商局的处罚决定。于是甲某想向法院提起行政诉讼。问本案的管辖法院应该是 (B) 26-475

- A. 区工商局所在地的基层人民法院
- B. 市工商局所在地的基层人民法院
- C. 市工商局所在地的中级人民法院
- D. 区工商局或市工商局所在地的基层人民法院

20. 在我国, 行政诉讼被告向人民法院提交答辩状和举证的期间是 (D) 28-513

- A. 收到起诉状副本之日起 3 日内
- B. 收到起诉状副本之日起 5 日内
- C. 收到起诉状副本之日起 7 日内
- D. 收到起诉状副本之日起 10 日内

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“答题纸”的相应代码涂黑。错涂、多涂、少涂或未涂均无分。

21. 关于行政法的说法正确的有 (ABD) 1-8、9-143、1-17

- A. 行政法是规范和控制行政权的法律规范系统
- B. 行政法由行政机关制定
- C. 行政法有统一的法典
- D. 行政法包括实体性规范和程序性规范
- E. 行政法的法源是单一的

22. 依据我国公务员法, 公务员被辞退的情形有 (ABE) 6-98/99

- A. 不胜任现职工作, 又不接受其他安排的
- B. 在年度考核中, 连续两年被确定为不称职的
- C. 组织或者参加非法组织的
- D. 受到记大过处分的
- E. 因犯罪受到刑事处罚的

23. 各级人大听取本级人民政府的工作报告属于 (DE) 18-314、19-322

- A. 权威监督
- B. 全面监督
- C. 主动监督
- D. 事后监督
- E. 工作监督

24. 行政执法人员进行行政执法的必经程序是 (ABE) 13-234/235

- A. 表明身份
- B. 告知
- C. 调查取证
- D. 听证
- E. 说明理由

25. 在我国, 接受政府审计的事项有 (ABC) 20-348

- A. 国家建设项目预算的执行状况
- B. 政府部门的财政收支状况
- C. 事业单位的财政收支状况
- D. 民营企业的财政收支状况
- E. 私营企业的财政收支状况

26. 有权以自己的名义制定规章的有 (AB) 2-32

- A. 中国人民银行
- B. 中共中央组织部
- C. 中华慈善基金会
- D. 省人民政府法制办
- E. 汕头市人民政府

27. 属于直接强制执行的方式有 (ABCD) 14-252

- A. 没收违法所得、没收非法财物
- B. 查封场所、设施或者财物
- C. 划拨存款、汇款
- D. 排除妨碍、恢复原状
- E. 代执行

28. 市民张某为救助 2 名溺水少年而牺牲。经当地政府确认授予其见义勇为先进分子称号, 奖励其 30 万元奖金, 并对其贫困家庭发放困难补助金。政府对见义勇为人员的保护行为包括 (ABE) 10-180、10-190、10-193

- A. 行政确认
- B. 行政奖励
- C. 行政授权
- D. 行政补偿
- E. 行政给付

29. 关于行政行为的表述正确的有 (AB) 8-110、8-132、8-121、10-174、8-138

- A. 行政行为是指行政主体实施的产生行政法律效果的行为

- B.行政行为都具有公定力
 - C.行政行为都是要式行政行为
 - D.自由裁量的行政行为由行政主体完全自主决定
 - E.无效的行政行为自撤销之日起无效
- 30.政府征用村民集体土地必须满足的条件有 (ABCDE) 12-216、23-416
- A.为公共利益开发利用
 - B.合法补偿
 - C.先签订补偿协议再征用
 - D.征用程序合法
 - E.当事人对征用补偿决定不服可以提起行政复议或起诉

非选择题部分

注意事项:

用黑色字迹的签字笔或钢笔将答案写在答题纸上,不能答在试题卷上。

三、名词解释(本大题共 5 小题,每小题 3 分,共 15 分)

31.具体行政行为 8-116

答:

具体行政行为是指行政主体针对特定行政管理对象实施的行政行为。

32.行政处理 10-168

答:

行政处理,又称行政处理决定或行政决定,是指行政主体为实现相应法律、法规、规章确定的行政管理目标、任务根据行政相对人申请或根据职权依法处理涉及特定行政相对人某种权利义务事项的具体行政行为。

33.权利性许可 11-203

答:

权利性许可,是指行政许可获得者可以根据自己的意志来决定是否行使该许可所赋予的权利和资格的行政许可形式(如持枪证、护照、驾驶证、工商企业营业执照等)。

34.行政强制措施 14-245

答:

行政强制措施,是指行政主体为实现行政目的,对相对人的财产、身体及自由等予以强制而采取的措施。

35.行政事实行为 16-284

答:

行政事实行为是指行政主体及其工作人员基于行政职权的行使而实施的,不以设定行政相对人权利义务为目的,且本档资源由考试真题软件网(down.examebook.com)搜集整理免费提供下载,请勿商用!

不具有法律约束力的行为。

四、简答题（本大题共 3 小题，每小题 5 分，共 15 分）

36.简述行政说明理由制度及其作用。17-296

答：

说明理由制度是指行政机关在作出影响相对人权利义务的决定时，要说明作出该决定的事实根据和法律依据的制度。其作用主要在于：

- (1) 促使行政机关对自己作出的决定作充分的考虑，使自己的决定有充分根据。
- (2) 使相对人对行政决定的内容有充分的了解，有利于保护相对人的合法权益，避免违法、不当的行政决定对其合法权益的侵害。

37.简述行政复议的特点。21-353、354

答：

- (1) 行政复议由法定的行政主体进行
- (2) 行政复议是依申请的行为
- (3) 行政复议是一种行政裁判行为
- (4) 行政复议同时对行政行为的合法性和合理性进行审查
- (5) 行政复议按照特定行政程序进行

38.简述行政诉讼第三人的概念及其诉讼地位。27-492/495

答：

行政诉讼第三人，是指同提起诉讼的具体行政行为有利害关系，因而参加到他人正在进行的行政诉讼中的公民、法人和其他组织。

在行政诉讼中，第三人既不同于被告，又不完全等同于原告，而是具有特定诉讼地位的诉讼参加人。表现在：

- (1) 第三人享有当事人具有的诉讼权利能力和诉讼行为能力，同时也承担当事人的各种诉讼义务，如：委托代理人、申请回避、提供证据、服从法庭指挥、履行法院的判决、裁定等。
- (2) 有权提出与本案有关的诉讼请求。由于行政诉讼第三人在诉讼中具有独立的诉讼地位和独立的利害关系，因而其诉讼请求也往往有别于原、被告。在实践中，第三人提出的诉讼请求大致包括两种情形一是要求维持具体行政行为，即对争议的标的提出主张，提供证据，进行辩论，反驳原告的诉讼请求；二是要求撤销或变更具体行政行为。在这种情形下，第三人实际上是将行政机关作为被告，自己居于原告的法律地位上。
- (3) 对人民法院的一审判决、裁定不服，有权提出上诉。对人民法院已经发生法律效力判决、裁定，认为确有错误，可以向原审人民法院或者上一级人民法院提出申诉。

五、论述题 (10 分)

39. 论述行政诉讼撤销判决的适用条件。31-559/562

答:

(1) 主要证据不足

行政机关作出影响相对人合法权益的行为, 必须满足法律所确定的事实要件。一定事实要件是否存在, 需要一系列的证据加以证明。

(2) 适用法律、法规错误

行政机关作出行政行为, 应当依据法律、法规。如果行政机关作出具体行政行为时, 适用法律、法规错误, 就意味着具体行政行为没有正确的法律根据或者说缺少必要的法律根据。

(3) 违反法定程序

违反法定程序, 是指行政机关的行政行为违反了合法有效的规范规定的行政程序。

(4) 超越职权

超越职权, 是指行政机关行使了法律、法规没有赋予的权力, 对不属于其职权范围内的人和事进行了处理, 或者逾越了法律、法规所设定的必要的限度等情况。

(5) 滥用职权

行政机关滥用职权, 是指行政机关作出的具体行政行为虽然在其权限范围以内, 但行政机关不正当地行使职权, 不符合法律授予这种职权的目的。

六、案例分析题 (本大题共 2 小题, 每小题 10 分, 共 20 分)

40. 某区工商局以某大型超市销售假货为由, 罚款 25 万元。该超市不服, 向人民法院提起行政诉讼。一审法院经过审理, 判决维持。判决书于 2007 年 6 月 10 日送达该超市。该超市依法上诉, 二审法院于 6 月 26 日收到上诉状, 经审查后于 2007 年 9 月 15 日作出并宣告判决, 撤销一审判决, 改为对上诉人罚款 5 万元。二审判决书于 2007 年 9 月 20 日送达该超市。

问题: (1) 该超市在何期限内上诉才有效? (1 分) 为什么? (2 分) 29-527

(2) 二审判决何时生效? (2 分) 教材中没有答案

(3) 本案诉讼程序有无问题? (2 分) 为什么? (3 分) 29-540

答:

(1) 应该在三个月内起诉。

(2) 二审判决应在作出并宣告判决时生效。

(3) 第二审人民法院审理上诉案件, 应当自收到上诉状之日起两个月内作出终审判决。而上述的二审法院, 于 6 月 26 日收到上诉状后, 没有于 8 月 26 日前作出终审判决。

41. 张某受某企业指派在本县范围内收购药材，该企业提供了委托书和营业执照副本。张某收购后未向税务机关缴税。县税务局知悉后即作出决定，张某需补缴税款 5000 余元。张某不服，认为自己是接受企业的指派，与企业是委托代理关系，其税款应当由企业代缴。县国税局未采纳张某的意见，坚持要求张某缴税。

问题：(1) 在此情况下，张某能否直接提起行政诉讼？（1 分）为什么？（3 分） 25-448/450

(2) 如果张某提起复议申请，应以何者为复议机关？（2 分） 21-358

(3) 如果县国税局在诉讼过程中收集证据证明张某与某企业确系委托代理关系而改变所作具体行政行为，这种做法是否违法？（1 分）为什么？（3 分） 3-42

答：

(1) 可以。《行政诉讼法》第 2 条规定：“公民、法人或者其他组织认为行政机关和行政机关工作人员的具体行政行为侵犯其合法权益，有权依照本法向人民法院提起诉讼。”

(2) 张某是对国税实行垂直领导的行政机关的具体行政行为不服，只能向上一级主管部门申请复议。

(3) 县国税局的做法违法。根据信赖保护原则，行政行为具有确定力，行为一经作出，未有法定事由和经法定程序不得随意撤销、废止或改变。

qq593777558