

全国 2009 年 4 月自考劳动和社会保障法制建设试题

课程代码: 03313

一、单项选择题(本大题共 25 小题, 每小题 1 分, 共 25 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, 请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选或未选均无分。

1. 法具有国家意志的属性, 是指法具有(D) 1-4
A. 切实的可诉性
B. 严格的程序性
C. 普遍的规定性
D. 明显的国家强制性
2. 由国家最高行政机关——国务院依据宪法和法律制定的有关国家行政管理活动的规范性法律文件的总称, 是(B) 1-13
A. 国际条约
B. 行政法规
C. 行政规章
D. 地方性法规
3. 以法律的制定方式为标准, 可以把法律分为(B) 1-18
A. 一般法与特别法
B. 成文法与不成文法
C. 实体法与程序法
D. 国内法与国际法
4. 基于争议当事人双方共同约定, 将争议交由第三方居中裁决, 确定双方权利义务关系, 解决纠纷的一种方式 and 制度, 称为(A) 1-50
A. 仲裁
B. 司法
C. 执法
D. 监督
5. 在全国人大及其常委会制定法律的立法程序中, 第三步是(C) 2-78
A. 法律案提出
B. 法律案审议
C. 法律案表决
D. 法律公布
6. 规定保护劳动者权益、提供社会保障以及对社会弱者予以救济的法律, 称为(B) 3-89
A. 经济法
B. 社会法
C. 行政法
D. 民商法
7. 《禁止使用童工规定》, 属于劳动法律体系中的(D) 3-98
A. 劳动规章
B. 地方性劳动法规
C. 劳动法律
D. 劳动行政法规
8. 根据社会保险法, 社会保险权利为每一个社会劳动者享有, 这说明社会保险法具有(A) 3-108
A. 广泛的社会性
B. 社会的共济性
C. 待遇的差别性
D. 部分的救济性

9. 由劳动者个人以储蓄方式, 预防将来发生生活困难时所采取的一种保障措施, 称为 (B) 3-113
- A. 个人补充保险 B. 储蓄性保险
C. 企业补充保险 D. 国家基本保险
10. 由不隶属于政府的行业组织与地区性组织相结合、劳资双方共同参与的社会自治机构来实施管理的社会保险管理体制类型, 称为(D) 3-123
- A. 政府统一管理的模式
B. 不受政府监督, 自治管理的模式
C. 受政府监督, 实行市场化管理的模式
D. 受政府监督, 由企业、事业单位自治机构管理的模式
11. 行政执法行为一经作出, 就应推定其合法有效, 行政相对人必须服从, 这说明行政执法行为具有(B) 4-141
- A. 执行力 B. 拘束力
C. 公定力 D. 确定力
12. 行政检查程序的第一步是(D) 4-176
- A. 说明理由 B. 提取证据
C. 告知权利 D. 表明身份
13. 行政相对人的财产一经国家征收, 其所有权就转移为国家所有, 由国家负责分配和使用, 这说明行政征收具有 (C) 4-179
- A. 强制性 B. 法定性
C. 无偿性 D. 普遍性
14. 根据我国法律规定, 可以设定除限制人身自由、吊销企业营业执照以外的行政处罚的是(C) 4-186
- A. 地方政府规章 B. 部颁规章
C. 地方性法规 D. 行政法规
15. 本无管辖权的劳动保障行政部门将受理的违反劳动保障法律、法规案件移送给有管辖权的劳动保障行政部门或其他部门管辖, 称为劳动保障监察(B) 5-260
- A. 指定管辖 B. 移送管辖
C. 地域管辖 D. 级别管辖
16. 劳动保障监察机构查处用人单位违法行为程序的第二步是(C) 5-275
- A. 案件处理 B. 撤销立案
C. 调查取证 D. 案件移送
17. 县级以上的政府行政机关, 被称为(A) 6-283
- A. 政府行政机关 B. 国家司法机关
C. 国家权力机关 D. 行政监督机关
18. 赔礼道歉属于承担(D) 7-331
- A. 人身责任 B. 财产责任
C. 行为责任 D. 精神责任
19. 在承担行政责任的方式中, 刑事责任只能由(B) 7-341

- A. 国务院追究 B. 司法机关追究
C. 劳动者追究 D. 用人单位追究
20. 劳动保障行政部门的法制机构或负责法制工作的机构收到行政复议申请后, 应当注明收到日期, 并在(A)
8-370
A. 5 日内进行审查 B. 10 日内进行审查
C. 15 日内进行审查 D. 20 日内进行审查
21. 劳动者与用人单位建立在劳动关系基础之上的社会保险争议, 属于(D) 8-376
A. 民事争议 B. 刑事争议
C. 行政争议 D. 劳动争议
22. 法律规定某些行政案件必须由特定的人民法院管辖, 称为行政诉讼案件的(C) 9-403
A. 转移管辖 B. 共同管辖
C. 专属管辖 D. 个人管辖
23. 受当事人、法定代理人的委托, 代为进行诉讼活动的人, 称为(A) 9-414
A. 委托代理人 B. 指定代理人
C. 法定代理人 D. 职责代理人
24. 根据我国《国家赔偿法》的规定, 侵权行为必须是行使职权的行为, 这是国家赔偿责任构成的(D) 10-435
A. 因果要件 B. 主体要件
C. 法律要件 D. 行为要件
25. 国际劳工组织的执行机构是(B) 12-495
A. 国际劳工大会 B. 理事会
C. 技术性委员会 D. 国际劳工局

二、多项选择题(本大题共 10 小题, 每小题 1 分, 共 10 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, 请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选、少选或未选均无分。

26. 按照法律规范的性质, 可以把法律规范分为(ACE) 1-8
A. 义务性规范 B. 任意性规范
C. 授权性规范 D. 强制性规范
E. 禁止性规范
27. 根据主体和效力不同, 法律解释可以分为(AD) 1-40
A. 法定解释 B. 字面解释
C. 限制解释 D. 学理解释
E. 扩大解释
28. 我国的环境保护法有(ACE) 3-90
A. 《中华人民共和国野生动物保护法》 B. 《中华人民共和国国家安全法》
C. 《中华人民共和国海洋环境保护法》 D. 《中华人民共和国刑事诉讼法》
E. 《中华人民共和国大气污染防治法》
29. 行政机关作为行政执法的主体, 应满足的要求包括(ABCDE) 4-143

- A. 依法确定
B. 亲自实施
C. 委托个人
D. 依法活动
E. 权责统一
30. 劳动保障监察的合法原则是指(ACD) 5-216
A. 执法主体必须合法
B. 合理行使自由量裁权
C. 必须遵守法定程序
D. 依法履行职责
E. 监察实施过程公开
31. 劳动保障行政执法监督制度的内容包括(ABCDE) 6-293
A. 劳动保障法律、法规和规章实施情况的报告制度
B. 劳动保障法律、法规和规章执行情况的检查制度
C. 劳动保障部门规章、规范性文件的备案制度
D. 重大具体劳动保障行政行为的审核制度
E. 劳动保障行政复议制度
32. 民事责任(ABCD) 7-321
A. 是一种救济责任
B. 是违法行为人对受害人所承担的责任
C. 是一种财产责任
D. 的范围与民事违法行为造成的损害相适应
E. 是一种人身责任
33. 劳动保障行政复议机关对受理的复议案件审查后, 应依法分别作出的复议决定有 (ABCD) 8-362
A. 决定维持
B. 决定履行
C. 决定撤销
D. 决定变更
E. 确认违法
34. 人民法院对妨害行政诉讼的行为, 可以根据情节轻重采取的强制措施有(BCDE) 9-424
A. 判刑
B. 训诫
C. 责令具结悔过
D. 罚款
E. 拘留
35. 按照行政文书的来源划分, 劳动保障行政文书可以分为(BE) 11-456
A. 特级文书
B. 外发文书
C. 常规文书
D. 紧急文书
E. 收来文书

三、名词解释题(本大题共 5 小题, 每小题 3 分, 共 15 分)

36. 法律适用: 法律适用, 是指国家司法机关、有关国家行政机关和国家授权单位及其工作人员, 根据法定职权和法定程序, 将法律规范具体运用于具体人或者组织, 用来解决具体问题的专门活动。1-44
37. 行政许可设定: 行政许可的设定, 是指特定的国家机关, 依照法律规定的权限、范围, 通过一定的形式, 创设和规定行政许可事项的行为。行政许可的设定属于立法行为的范畴。4-152
38. 行政救济: 行政救济, 是指对公民、法人或者其他组织认为自身的权益受到公共行政或行政主体侵害时, 可以向国家有关机关进行申诉的一种补救性法律制度。7-344
39. 行政诉讼中的第三人: 是指同原告、被告争议的具体行政行为有利害关系, 为维护自己的合法权益, 根据申请或

者人民法院通知而参加诉讼的公民、法人或其他组织。9-411

40. 行政追偿: 行政追偿 (又称行政求偿), 是指行政赔偿义务机关向行政赔偿请求人支付赔偿金以后, 依法责令有故意或重大过失的工作人员或受委托的组织或个人承担部分或全部赔偿费用的法律制度。10-447

四、简答题(本大题共 5 小题, 每小题 6 分, 共 30 分)

41. 简述法律关系的特征。1-24

答:

法律关系与其他社会关系 (如友谊关系、爱情关系、政党社团的内部关系等) 相比较, 具有以下特征:

- (1) 法律关系的内容是由法律规范所确认的权利义务关系
- (2) 法律关系以相应的现行法律规定为前提
- (3) 法律关系一经形成就带有国家强制力的保护

42. 简述劳动法的作用。3-100

答:

劳动法的作用主要表现在四个方面:

- (1) 保护劳动者的合法权益
- (2) 调整劳动关系
- (3) 建立和维护适应社会主义市场经济体制的劳动制度
- (4) 促进经济发展和社会进步

43. 简述劳动保障行政执法监督机构的工作任务。6-302

答:

劳动保障行政执法监督机构在执法监督过程中的主要工作任务是:

- (1) 协调本行政机关各内设机构和下一级各劳动保障行政部门之间的执法活动;
- (2) 纠正劳动保障行政执法过程中的违法行为或不当行为;
- (3) 研究解决和完善规范性法律文件本身存在的问题;
- (4) 督促劳动保障行政部门及其工作人员严格依法行政;

44. 简述劳动保障法律责任的特征。7-310

答:

劳动保障法律责任具有以下特征:

- (1) 法律责任以违法行为存在为前提
- (2) 法律责任以法律制裁为必然后果
- (3) 法律责任以国家的强制力保证实施
- (4) 法律责任由国家特别授权的机关来执行
- (5) 法律责任由不同性质的法律加以规定

45. 根据我国《行政诉讼法》的规定, 人民法院不受理的行政案件主要有哪些? 9-397

答:

根据我国《行政诉讼法》的规定, 人民法院不受理的行政案件主要有以下几种:

(1) 对国防、外交等国家行为提起的诉讼

国家行为是特定国家机关对涉及国与国之间的关系、国家的安全及其他国家重大问题, 根据宪法和法律的授权, 以国家的名义作出的, 并由国家承担法律后果的行为。

(2) 对行政机关抽象行政行为提起的诉讼

对抽象行政行为的起诉, 主要是指对行政法规、规章或者行政机关制定、发布的具有普遍约束力的决定、命令等的起诉。法院对抽象行政行为是否受理, 各国的做法不一样。有一些国家只受理具体行政行为

(3) 对行政机关内部行政行为提起的诉讼

行政机关内部行政行为是行政机关对本系统、本机关的人事、财务、工作、生活等方面的管理行为, 作用于与行政机关有隶属关系的行政机关工作人员。

(4) 法律规定由行政机关最终裁决的具体行政行为

由行政机关最终裁决的具体行政行为, 是行政机关依据法律特别授权而作出的, 具有法律效力。对于这种依照法律规定, 由行政机关对某种事项拥有最终决定权所做出的具体行政行为, 公民、法人或者其他组织必须服从; 即使公民、法人或者其他组织对该项决定不服提起诉讼, 人民法院也无权进行审理。这里的法律仅指全国人大及其常委会通过立法程序通过、颁布的法律, 不包括行政法规和地方性法规。由行政机关作最终裁决的案件, 主要是一些涉及知识产权保护 and 外国人出入境管理方面的裁定; 此类案件通过行政复议来解决, 一般不具有可

五、论述题(本大题共 2 小题, 每小题 10 分, 共 20 分)

46. 试述劳动保障监察的具体事项。5-207

答:

一、劳动保障监察的含义

劳动保障监察 (即劳动和社会保障监察的简称), 是劳动保障行政机关依法对劳动保障法律、法规的执行情况进行监督检查, 发现和纠正违法行为, 并对违法行为依法进行行政处理或行政处罚的行政执法活动。

二、劳动保障监察的特征

劳动保障监察作为劳动保障具体行政行为, 既有政府各职能部门具体行政行为的共同属性, 也有其特性。一般说来, 劳动保障监察具有以下基本特征:

1、劳动保障监察的法定性

劳动保障监察的主体必须由法律法规规定确立, 未经法律法规明确的部门和组织不具有劳动保障监察权。劳动保障监察权限也是由法律法规规定的, 劳动保障行政部门必须严格按照法律法规规定的权限进行监察执法活动。超越权限或不履行职责, 都应承担相应的法律责任。

2、劳动保障监察的行政性

劳动保障监察属于行政执法的范畴, 是劳动保障部门作出的具体行政行为, 并以劳动保障行政部门依法具有的监督检查权为前提。劳动保障监察对用人单位或其他组织违反劳动保障法律法规的行为, 应当依法作出行政处理决定或行政处罚决定。用人单位或其他组织对此不服的, 可以依法提请行政复议或行政诉讼。

3、劳动保障监察的专门性

劳动保障监察是由法定的专门机关对劳动保障法律法规的实施情况进行的监督检查。劳动保障监察只能由劳动保障行政机关实施, 其他机构和组织必须经法定授权或依法委托才能进行执法。

4、劳动保障监察的强制性

各级劳动保障行政部门作为本级政府主管劳动保障工作的职能部门,其监督检查是代表本级政府实施的,属于国家劳动保障监察,具有高于其他监督的法律效力。劳动保障监察权代表国家强制力,被监察对象不能拒绝。

5、劳动保障监察的全面性

在劳动保障法律监督检查体系中,只有劳动保障监察是以国家的名义对劳动保障法律法规的实施情况进行统一的和全面的监督检查,即监督检查范围及各项劳动保障法律法规的实施情况,不论劳动关系的哪个环节,也不论用人单位的隶属关系和所在行业,都纳入劳动保障监督检查范围。至于政府有关部门和群众组织对劳动保障事务的监督,只是在各自的职责范围内对用人单位遵守劳动保障法律法规的情况进行监督,或者只限于某项劳动保障法律制度,或者只限于某个行业,或者只限于劳动关系的某部分内容进行监督,同时还不能行使劳动保障行政处罚权。

三、劳动保障监察的作用

劳动保障监察工作随着市场经济的发育应运而生,也必将随着市场经济的发展而越来越重要。在市场经济条件下的劳动保障工作中,劳动保障监察的作用主要体现在以下几个方面:

1、劳动保障监察是贯彻实施劳动和社会保障法律法规的重要保证

2、劳动保障监察是推动各项劳动保障事业发展的重要力量

为适应建立社会主义市场经济体制的要求,在依法建立和完善各项劳动和社会保障制度的过程中,加强劳动保障监察工作,对用人单位和相关组织开展全面的经常性的监督检查,保障劳动保障法律法规的有效实施,对于推动各项劳动保障工作任务的落实具有十分重要的作用。

3、劳动保障监察是规范和治理劳动力市场秩序的重要措施

当前我国劳动力市场主体不合法、行为不规范的问题比较突出,妨碍了劳动力市场的正常发展和广大劳动者的就业与再就业。劳动保障监察的一项重要职责,就是按照劳动力市场运行规则规范市场主体行为,监督劳动力市场中介活动,维护市场主体的合法权益。

4、劳动保障监察是维护劳动关系双方主体合法权益,促进劳动关系和谐稳定的重要手段

随着经济体制改革的深化,公有制实现形式多样化,非公有制企业迅速发展,劳动关系日趋复杂,一些用人单位漠视国家劳动保障法律、法规,侵犯劳动者合法权益的现象时有发生,在一些地方还比较严重。对这些违法行为必须通过加大劳动保障监察执法力度,及时发现并有效查处,从而有效地保护广大劳动者的合法权益。劳动保障监察执法作为劳动保障部门调整用人单位和劳动者双方劳动关系的一个重要手段,可以通过开展日常监察,及时发现劳动争议和劳动纠纷,化解矛盾,把问题解决在萌芽状态。同时,对发现的违反劳动保障法律法规的行为,依法妥善处理,积极地维护劳动关系双方的合法权益和社会的稳定。

47. 试述违约责任与侵权责任的主要区别。 7-322

答:

一、我们根据承担民事责任的原因,可将民事责任划分为:由违约行为(或不履行其义务)产生的违约责任和由民事违法行为(即侵权行为)产生的侵权责任。

1、所谓违约责任,是指合同的当事人违反合同的规定而应当承担的财产责任。它包括因违反合同造成他方当事人财产损失而应当承担的赔偿责任和根据双方约定而应承担的违约责任。

2、所谓侵权责任,是指行为人不法侵害他人财产权利或人身权利而应承担的财产责任或其他责任。

二、两者的区别主要表现为:

1、违反的义务以及所依据的法律不同

侵权责任是行为人违反了法律规定的不得侵犯他人权利的义务,不以当事人之间事先存在的合同关系为前提,这种

损害赔偿的债权债务关系由法律规定而不以责任人的意志为转移。违约责任则是行为人违反了合同所约定的义务, 违约责任的存在以当事人之间事先存在合同关系为前提, 这种损害赔偿的债权债务通常情况下可以由当事人之间事先确定或者事后进行协商来解决。

2、受到侵害的权利和利益的性质不同。

侵权行为侵害的是受害人的健康权、人格权、生命权以及财产权, 属于绝对权的范畴。另外, 某些侵权行为所侵犯的是社会利益。而违约行为侵害的是合同相对人的债权或利益, 属于相对权的范畴, 侵犯的一般是特定个人的利益。

3、受害人和责任人的范围不同

侵权责任的受害人不一定是特定的, 他可以是某一违法行为的受害者, 也可以是不特定的第三人。而违约责任的受害人是特定的, 只能是合同关系的相对方。同时, 违约责任的受害人只能向特定的一方当事人提出赔偿请求, 而侵权责任的责人不具有这种特征。

4、责任构成不同。一艘侵权责任要不仅存在损害事实, 而且存在损害事实与侵权行为之间的因果关系, 以及行为人的主观上的故意或过失; 特殊侵权责任的特殊之处在于它不以行为人主观上的故意或过错作为承担责任的机构要件, 而仅以法律的特殊规定为承担侵权责任的前提。违约责任则以违约行为的存在为核心, 对于其他的要件没有过多的要求。

qq593777558