

全国 2011 年 4 月自学考试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. 在法律规范中规定适用该规范的条件和情况的部分, 被称为(A) 1-7

- A. 假定
B. 适用
C. 处理
D. 制裁

2. 以法律的制定和适用范围为标准, 可以把法律分为(C) 1-16

- A. 实体法与程序法
B. 成文法与不成文法
C. 国内法与国际法
D. 公法与私法

3. 法律适用的形式可以分为(D) 1-48

- A. 立法、执法、司法
B. 立法、仲裁、执法
C. 立法、司法、行政
D. 执法、仲裁、司法

4. 有权的国家机关依据一定程序制定、认可、修改、补充、废止法律的权力, 称为(B) 2-65

- A. 立法渊源
B. 立法权限
C. 立法体制
D. 立法权利

5. 根据《规章制定程序条例》的规定, 劳动保障部内设机构或者其他机构认为需要制定劳动保障部部门规章的, 应报请立项的部门是(B) 2-82

- A. 国家司法机关
B. 劳动保障部
C. 国家权力机关
D. 国务院

6. 在劳动法的基本原则中, 根据劳动关系所具有的隶属性 and 人身性的特征, 由国家制定劳动标准, 明确劳动的基本条件, 保护劳动者的合法权益, 体现了(A) 3-96

- A. 劳动条件的基准化
B. 劳动关系协调的合同化
C. 劳动执法的规范化
D. 劳动者保障的社会化

7. 在社会保险法律关系中, 能依法享受相关社会保险待遇, 并基于被保险人的一定关系而享有一定保险利益的主体, 称为(D) 3-107

- A. 监督人
B. 投保人
C. 保险人
D. 受益人

8. 国家行政机关在法律规定的职权范围内, 依法对行政事务进行组织与管理的活动, 称为

(C) 4-139

- A. 行政处理
B. 行政管理

- C.行政执法 D.行政强制执行
- 9.依据行政检查权力来源为标准, 可以将劳动保障行政检查分为(B) 4-147
- A.主动检查和被动检查 B.依职权检查、授权检查和委托检查
C.联合检查和单项检查 D.一般检查和特定检查
- 10.英国议会通过历史上第一部劳工问题的法律——《学徒健康与道德法》, 是在(D) 5-212
- A.1926年 B.1919年
C.1902年 D.1802年
- 11.行政法制监督的最重要的主体是(B) 6-286
- A.政府上级行政机关 B.国家权力机关
C.法人、公民和个人 D.国家司法机关
- 12.劳动保障行政部门对那些检查内容单一、针对性强、便于集中力量解决某一方面法制工作的问题所进行的监督检查, 称为(C) 6-299
- A.材料审查 B.听取汇报
C.专项检查 D.全面检查
- 13.法律责任构成的核心要素是(B) 7-309
- A.损害后果 B.违法行为
C.因果关系 D.责任主体
- 14.在承担行政责任的方式中, 责令改正属于承担(A) 7-331
- A.行为责任 B.人身责任
C.精神责任 D.财产责任
- 15.受到国家有关机关违法或者不当处理的公民和组织向国家机关陈述事实和理由, 要求重新处理的权利, 称为(D) 7-345
- A.行政赔偿 B.控告
C.行政诉讼 D.申诉
- 16.行政复议程序的第一步是(C) 8-358
- A.受理 B.履行
C.申请 D.决定
- 17.我国目前行政监督最强有力的法律制度是(B) 9-385
- A.行政复议制度 B.行政诉讼制度
C.行政赔偿制度 D.行政监督制度
- 18.按照行政案件的性质、影响范围、繁简程度来划分不同级别人民法院之间审理第一审行政案件的分工和权限, 称为(D) 9-399
- A.移送管辖 B.指定管辖
C.地域管辖 D.级别管辖
- 19.我国的最高审判机关是(C) 9-402
- A.中级人民法院 B.基层人民法院
C.最高人民法院 D.高级人民法院
- 20.我国《国家赔偿法》规定, 赔偿请求人因不可抗力或者其他障碍不能行使请求权的, 时效中止在赔偿请求时效的

最后(C) 10-437

- A.12 个月内
- B.9 个月内
- C.6 个月内
- D.3 个月内

21.世界各国国家赔偿中最主要的承担责任的方式是(B) 10-450

- A.返还财产
- B.金钱赔偿
- C.实物补偿
- D.恢复原状

22.行政机关依照法定职权,进行行政司法活动时发布的文书,称为(A) 11-456

- A.行政司法文书
- B.一般执法文书
- C.行政执法文书
- D.一般行政文书

23.在劳动保障部门使用的一般行政文书中,适用于各级劳动保障部门表彰先进,批评错误,传达重要精神或者情况的是(A) 11-458

- A.通报
- B.公告
- C.通知
- D.决定

24.国际劳工组织的独特原则是(C) 12-494

- A.优先原则
- B.平等原则
- C.三方原则
- D.和平共处原则

25.根据国际劳工组织章程,国际劳工组织最正式的监督程序是(A) 12-521

- A.控诉
- B.大会公约与建议书实施委员会
- C.申诉
- D.公约与建议书实施专家委员会

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.按照法律规范的强制程度,可以把法律规范分为(CD) 1-9

- A.禁止性规范
- B.确定性规范
- C.任意性规范
- D.强制性规范
- E.义务性规范

27.商法的内容包括(ABCDE) 3-87

- A.证券法律制度
- B.保险法律制度
- C.信托法律制度
- D.票据法律制度
- E.公司法律制度

28.行政征收的特征有(ABD) 4-179

- A.无偿性
- B.法定性
- C.有效性
- D.强制性
- E.时效性

29.我国劳动保障监察执法的对象范围包括(ABCDE) 5-231

- A.国家机关
- B.社会团体
- C.个体工商户
- D.事业单位
- E.企业

30.我国对行政主体实施专门的行政监督主要是指(AB) 6-287

- A.行政监察机关的监督
- B.人民法院的监督
- C.国家审计机关的监督
- D.公民个人的监督
- E.人民检察院的监督

31.具体到劳动保障法律中,民事责任可表现为(ABCDE) 7-322

- A.补签劳动合同
- B.停止损害
- C.支付违约金
- D.赔偿经济损失
- E.补发工资

32.以社会保险险种为标准划分,我国将社会保险行政争议划分为(ABCDE) 8-376

- A.生育保险争议
- B.失业保险争议
- C.医疗保险争议
- D.养老保险争议
- E.工伤保险争议

33.移送管辖必须具备的条件有(ABC) 9-405

- A.移送的人民法院对案件没有管辖权
- B.接受移送的人民法院需对移送案件有管辖权
- C.移送案件的人民法院已对移送案件立案审理
- D.接受移送的人民法院对移送案件没有管辖权
- E.移送案件的人民法院尚未对移送案件立案审理

34.我国《国家赔偿法》规定,侵犯公民人身权的行政赔偿范围包括(ABCDE) 10-438

- A.违法采取限制公民人身自由的行政强制措施的
- B.非法拘禁或者以其他方法非法剥夺公民人身自由的
- C.以殴打等暴力行为造成公民身体伤害或者死亡的
- D.违法使用武器、警械造成公民身体伤害或者死亡的
- E.唆使他人以殴打等暴力行为造成公民身体伤害或者死亡的

35.按照时限,劳动保障行政文书可以分为(BDE) 11-457

- A.保密文书
- B.紧急文书
- C.非保密文书
- D.特急文书
- E.常规文书

三、名词解释题(本大题共 5 小题,每小题 3 分,共 15 分)

36.法律解释法律解释,是指为了更好地理解立法意图,由一定的机关、社会组织和个人对法律的意旨、内容、意义所作的阐述和说明。法律解释的具体对象主要是法律条文、法律概念以及其他法律性规范文件。 1-39

37.社会保险法社会保险法,是调整社会保险关系的法律规范的总称。它对社会保险项目、调整范围与对象、各项社会保险资金来源、待遇标准、发放办法等内容作出规定,并明确社会保险经办管理、基金运营及监督检查等具体事项。 3-105

38.行政处罚行政处罚,是指行政机关依其法定职权和法定程序,对违反法律法规和相关行政法律法规,但尚未构成犯罪的行政管理相对人所实施的法律制裁行为。 4-184

39.行政法制监督行政法制监督,是指国家权力机关、司法机关、专门实施行政监督的机关以及行政管理法律关系中的行政相对人(个人和组织)对国家行政机关、国家公务员、其他行政执法组织和公务执法人员行使行政职权行为和遵纪守法行为的监督。6-282

40.劳动争议仲裁文书劳动争议仲裁文书是劳动争议仲裁委员会按照法律规定的仲裁程序,处理劳动和社会保障争议案件时制作的文书。11-464

四、简答题(本大题共5小题,每小题6分,共30分)

41.简述法的基本特征。1-3

答:

法的基本特征:

- (1) 法是调整人们社会行为的一般性规范
- (2) 法具有明显的国家强制性
- (3) 法以规定人们的权利与义务为其主要内容
- (4) 法具有严格的程序性
- (5) 法具有切实的可诉性

42.简述劳动保障监察日常巡视检查的基本要求。5-263

答:

日常巡视检查是我国劳动保障监察采取的最主要方式,劳动保障监察日常巡视检查的基本要求是:

- (1) 劳动保障监察机构要经常组织监察员主动巡视用人单位及其劳动场所,巡视检查一个用人单位或组织时,至少应有2名监察员。
- (2) 劳动保障监察机构及其监察员应按照监察目标管理考核的要求,保证巡视检查用人单位的数量,保证监察用人单位达到一定的覆盖率。
- (3) 劳动保障监察机构应根据不同时期的工作重点,确定巡视检查的主要内容和检查的重点企业。做好巡视检查工作,有利于监控和准确掌握劳动关系动态,宣传劳动保障法律法规和有关政策,指导企业制定和完善内部规章制度、依法履行劳动合同、落实各项劳动标准,促进企业依法用工。

43.简述承担刑事责任的构成要件。7-340

答:

在我国,承担刑事责任的依据是具备犯罪的构成要件:

- (1) 行为主体必须达到法定年龄。
- (2) 行为主体必须是具有辨别和控制自己行为的能力的人。
- (3) 行为人在主观方面,具有犯罪的故意和过失。
- (4) 行为危害的客体,是刑事法律所保护的社会关系,在客观方面实施了危害社会的行为,产生了危害结果,而且该危害行为和危害结果之间存在着因果关系。

44.简述行政复议的原则。8-352

答:

我国《行政复议法》规定, 行政复议机关履行行政复议职责, 应当遵循合法、公正、公开、及时、便民的原则, 坚持有错必纠, 保障法律、法规的正确实施。

(1) 合法原则

合法原则, 是指行政复议机关必须依法履行其行政复议的职责, 其管辖权限应当符合法律规定; 其审查行政复议申请的程序应当依据法律的规定办事; 其审查行政争议的实体内容, 应当有合法的依据, 并且按照法律、法规和其他合法的规范性文件, 判定具体行政行为的合法性和适当性。

(2) 公正原则

公正原则, 是指行政复议机关在履行复议职责时, 无论其本机关是行政争议的具体行政行为的决定机关, 还是该行政争议的上级机关, 必须依法、公正地进行审查, 不能偏袒本部门或者下级行政机关, 更不能刁难行政复议申请人。

(3) 公开原则

公开原则, 是指行政复议机关受理行政复议申请, 依法进行复议审查, 作出复议决定等, 都应当公开地进行, 应当允许申请人、第三人依法查阅被申请人提出的书面答复、作出具体行政行为的证据、依据和其他有关材料, 不得有所隐瞒。

(4) 及时原则

及时原则, 是指行政复议的受理、审查和作出行政复议决定, 必须按照有关法律、行政法规规定的时限, 按期执行有关的程序, 并作出裁决。行政复议机关接到行政复议申请后, 要按时审查复议申请, 并将审查结果告知申请人; 当受理行政复议申请后, 要在规定的期限内完成对引起争议的具体行政行为的审查, 及时作出复议决定, 不得拖延不办, 或者久拖不决。

(5) 便民原则

便民原则, 是指行政复议机关应当对行政管理相对人依法提出的行政复议申请, 提供必要的便利。也就是说, 在法律规定申请人应承担的义务内, 要尽可能为申请人提供方便; 在法律规定申请人应承担的义务外, 不得增加申请人的负担; 更不得以各种手段和方法, 阻碍或者干扰行政管理相对人提起行政复议申请。

45. 简述国际劳工组织会员国的义务。12-516

答:

各会员国不论其是否批准了某一公约, 它们都承担了一定的义务。这些义务是:

(1) 向主管机关提交公约和建议书的义务

1919年建立国际劳工标准制度时, 为使国际劳工组织的公约有特别效力, 并使其影响超过传统的外交条约, 采用了国际法上新的规则。按照这条规则, 各会员国应保证把公约和建议书在大会通过后的1年内, 特殊情况下应在18个月以内提交本国主管机关, 以便制定法律或采取其他行动。会员国应依据国际劳工组织

(2) 遵守某些基本原则的义务

由于国际劳工组织会员国接受了该组织章程, 因而有义务遵守章程所规定的基本原则。如国际劳工大会认为南非政府种族隔离政策不符合《费城宣言》, 而该国政府又承允遵守国际劳工组织章程, 因此在1964年6月召开的国际劳工大会谴责了南非种族隔离政策。

(3) 就未批准的公约和建议书提交报告的义务

虽然会员国对未批准的公约和建议书不承担实质性的义务, 但根据国际劳工组织章程的规定, 会员国仍有义务根据国际劳工局理事会的要求就上述未批准公约和建议书的情况提交报告。

五、论述题(本大题共 2 小题, 每小题 10 分, 共 20 分)

46. 试述立法的基本原则。2-59

答:

立法的基本原则, 是指在立法过程中应遵循的指导思想和方针。它是由国家和法的本质所决定的。我国《立法法》规定了立法的基本原则, 这也是劳动和社会保障立法必须遵循的基本原则:

(1) 遵循宪法的原则

立法应当遵循宪法的基本原则。这是因为, 宪法是国家的根本大法, 是社会主义法制建设的基础。宪法规定了国家的根本制度和根本任务, 具有最高的法律效力, 一切法律、行政法规和地方性法规都要依照宪法来制定, 而不能与宪法相抵触。遵守宪法

(2) 维护社会主义法制统一的原则

立法要从国家整体利益出发, 维护社会主义法制的统一和尊严。坚持社会主义法制的统一, 是法制建设的一条根本原则。

(3) 立法民主的原则

立法应当体现人民意志, 发扬社会主义民主, 保障人民通过多种途径参与立法活动。在现代社会, 民主的价值理念主要包括两个基本方面, 一方面是奉行人民主权原则, 即国家的一切权力属于人民。在现代社会, 公民是社会的主人, 民主是现代社会的基础性价值。另一方面, 民主的基本价值追求是平等的权利和自由, 现代民主在体现多数人意志的同时, 也保护着少数人的应有权利。

(4) 平等原则

平等是人类不懈的追求, 近代社会的进步表现为社会是以道德的与法律的平等来代替自然所造成的人与人之间的身体上的不平等。在当代, 许多学者都认为平等是人与人之间享有相同待遇的社会关系, 即在一个社会中, 每个社会成员都有权利得到他人相同的对待, 在现代立法中体现为立法是基于对所有社会成员的平等的保护, 不得因为公民的民族、种族、性别、职业特征、家庭出身、宗教信仰、受教育程度、财产状况的不同而授予不同的权利对待。我国宪法明确规定: 中华人民共和国公民在法律面前人人平等。

(5) 立法符合国情的原则

立法应当从实际出发, 科学、合理地规范社会关系。为提高立法质量, 最根本的就是要从我国的实际出发, 实事求是, 使制定的法律能结合各地情况解决具体问题。由于我国地域辽阔, 各地区经济社会发展有一定差距, 东南沿海地区和中西部地区、城市和农村, 情况很不相同, 立法应当从我国的具体国情出发, 特别是制定法律和行政法规时, 有些规定只能比较原则或比较概括; 要在全国家制统一和基本规范一致的基础上, 给各地制定地方性法规留下一定的空间, 这样才能有利于各地区更好地根据实际情况完善立法, 更好地执行国家的法律法规。

(6) 法定权限与义务相统一的原则

立法要严格依照法定权限和程序进行, 不要越权立法。要根据《立法法》规定, 该制定法律的制定法律, 该制定行政法规、地方性法规的制定行政法规、地方性法规。有的地方和部门在立法工作中对公民的义务强调得多, 对保护

其合法权益注意不够;对部门的权力强调得多,而对其应负什么责任则往往不规定。针对这种情况,我国《立法法》特别规定,立法要科学、合理地规定公民、法人和其他组织的权利与义务、国家机关的权力与责任,要坚持公民权利义务、国家机关权力与责任相统一的原则。同时,要遵循法定的程序,程序对保证立法质量有重要意义,应当提高对程序重要意义的认识。

(7) 惩罚与引导相结合的原则

法律规范是确定社会活动的准则。对那些严重损害国家的、社会的、集体的利益和其他公民合法权益的违法行为,法律、法规应当规定惩罚手段、制裁措施,并且所规定的惩罚手段、制裁措施能够罚当其过、制裁得力,真正达到惩罚的目的,维护法律、法规的权威,保证法律、法规的实施。同时,又要看到,法律规范除了对违法行为的惩罚、制裁功能外,它本身又具有重要的引导功能。

47.试述行政诉讼的具体受案范围。9-392

答:

依据我国《行政诉讼法》规定,人民法院受理公民、法人或者其他组织因下列情形提起的行政诉讼:

(1) 对行政处罚决定不服的行政案件

这类案件是指行政管理相对人对行政机关的行政处罚不服,认为行政处罚侵犯了自己的人身权、财产权而依法起诉的行政案件。行政处罚是特定的国家行政机关,依法对违反行政法律规范,不履行法定义务,但尚不够刑事处分的行政管理相对人给予的一种制裁。行政处罚必须由享有处罚权的行政机关(亦即特定的行政机关)做出,无权或越权做出的行政处罚都是无效的。并且行政处罚的对象只能是违法但尚不够刑事处分的行为。因此,凡属于行政处罚的案件,都可依法提起行政诉讼。

(2) 对行政强制措施不服的行政案件

这类案件是行政管理相对人不服行政机关的行政强制措施,认为行政强制措施侵犯其人身权、财产权而依法提起诉讼的行政案件。行政强制措施是行政机关为达到行政管理的目的,对特定的人或物采取一定的强制手段。

(3) 认为侵犯法律规定的经营自主权的行政案件

这类案件是指行政管理相对人对行政机关干涉、限制甚至是剥夺其法律规定的经营自主权的具体行政行为不服而提起诉讼行政案件。根据我国《民法通则》等法律规定,公民、法人和其他组织的经营自主权受法律保护。各类企业的经营自主权的内容广泛,行政机关侵犯法律规定的经营自主权,是指侵犯的主体必须是行政机关,侵犯的对象必须是法律明确规定由公民、法人或者其他组织享有的经营自主权。

(4) 认为依法申办许可证明,而遭行政机关拒绝或者不予答复的行政案件

这类案件主要是指行政管理相对人认为符合法定条件申请颁发行政许可证照,而行政机关拒绝颁发或者不予答复的行政案件。由行政机关颁发许可证和执照,是一种具体行政行为。它是行政机关根据相对人的合法申请,依法准予其从事某项活动的书面处理决定。

(5) 申请行政机关履行保护职责,行政机关拒绝履行或不予答复的行政案件

这是指行政管理相对人申请行政机关履行保护人身权、财产权的法定职责,行政机关拒绝履行或不予答复的行政案件。保护公民、法人和其他组织人身权、财产权不受非法侵犯是行政机关的法定职责。但是,不同的行政机关有不同的职责。行政机关的职责都是由法律、法规或者规章所规定的。

(6) 认为行政机关没有依法发放抚恤金的行政案件

这类案件是指依法应当得到一定数额的抚恤金的相对人,对有关负责发放抚恤金的行政机关不发放或者少发放抚恤金不服而提起诉讼的行政案件。抚恤金,是指军人、国家机关工作人员、参战民兵、民工等因公伤残和军人牺牲或者病故,法律、法规规定由有关行政部门发给伤残者或者死者家属的优抚费用。依法获权利,他们将以此维持本人或者家属的日常生活。负责发放抚恤金的行政机关不依法发给抚恤金,就是对有关公民权利的侵害。因此,受侵害的相对人可以依照行政诉讼法的规定提起诉讼。

(7) 认为行政机关违法要求履行义务的行政案件

这类行政案件是指行政管理相对人对行政机关不按法律、法规的规定而要求自己履行义务或者对要求履行法律、法规规定之外的义务不服,而提起诉讼的行政案件。行政机关履行职务对公民、法人和其他组织进行管理必须依法行政,不得违反法律规定,非法对公民、法人和其他组织设定义务。对非法要求公民、法人和其他组织出钱、出工、出物,如非法向企业和劳动者过多地征收社会保险费,非法向劳动者和企业摊派有关劳动就业服务和劳动技能培训方面的费用等,公民、法人和其他组织都可以向法院起诉。

(8) 认为行政机关侵犯其他人身权、财产权的行政案件

这类案件是指除上述七类行政案件所涉及的人身权、财产权以外的人身权、财产权受到行政机关具体行政行为侵犯时,行政管理相对人依法提起诉讼的行政案件。由于涉及公民、法人和其他组织的人身权、财产权的内容很多,以上七项内容的规定概括不了,因此,《行政诉讼法》规定的这一项是一个兜底的条款,即指出除前七项外,凡是人身权或财产权受侵犯的行政案件,都可以提起诉讼。