

# 行政法

公考通网校

[www.chinaexam.org](http://www.chinaexam.org)



最新最全公考资讯



听课刷题专用 APP

## 专题一 概述

某县人民政府在事前未作出任何通知的情况下，组织相关部门对廖某的违建房屋实施强制拆除，同时对拆迁范围内的合法房屋也进行了部分拆除，导致部分房屋丧失正常使用功能。

请问：该县人民政府及相关部门的行政行为是否合法？理由是什么？



### 考点梳理

#### 一、行政法的含义与基本原则

##### （一）含义

行政法是指行政主体在行使行政职权和接受行政法制监督过程中而与行政相对人、行政法制监督主体之间发生的各种关系，以及行政主体内部发生的各种关系的法律规范的总称。

##### （二）特点

1. 主体地位不平等。
2. 数量最多、无统一法典。

**注意：**行政法不同于民法和刑法，没有一部集基本规范于一体的统一法典，行政法赖以存在的法律规范散见于各种法律文件中，如《行政许可法》《行政处罚法》《行政强制法》等。

##### 【经典真题 1】（单选题）

下列选项中不属于行政法调整的范畴的是（ ）

- A. 某工商局为符合条件的企业颁发营业执照
- B. 某县环保局对污染企业进行处罚
- C. 某县税务局依法收税
- D. 某国家机关为建住宅楼与某建筑公司签订建筑工程承包合同

##### 【经典真题 2】（单选题）（2015 年四川）

A 县人民政府为建设宾馆，向该县 B 银行贷款 500 万元，到期未能偿还，B 银行以 A 县人民政府为被告向人民法院提起诉讼，该案所涉及的法律关系是（ ）

- A. 是平等主体之间的民事法律关系，应由民法调整
- B. 不是平等主体之间的民事法律关系
- C. 应属政府行政行为
- D. 是管理者和被管理者之间的纵向经济关系

##### （三）基本原则

1. **合法行政原则：**行政机关的职权和行使职权中产生的权利义务必须以法律规定为依据。

我国合法行政原则在结构上包括对现行法律的遵守和依照法律授权活动两个方面。

**【例】**某政府在财政支出无力的情况下，为了修“村村通”公路，强行向每位居民收取 300 元的修路费，引起了大众的不满。在县人大监督下，该政府最终撤销了这一决定。这体现了行政机关应合法行政。

2. **合理行政原则：**行政机关行使行政权力应当客观、适度、符合合理性。

行政行为应当符合最低限度的理性，属于实质行政法治的范畴，尤其适用于自由裁量性行政活动。

**【例】**在某些地方，行政执法不仅简单、粗暴，而且演化为暴力行政。有的地方私建“执法队”，私设“小黑房”，用来教育不听话的群众；有的地方还实行“恶霸执法”，把村霸地痞搜罗进基层政权及执法队伍中，专门对付老百姓。这些行为都违反了合理行政原则。

**3. 程序正当原则：**行政机关在作出影响公民、法人或者其他组织权益的决定，尤其是不利决定时，必须遵循正当、公开的程序。

程序正当是当代行政法的主要原则之一，它包括了以下几个原则：

(1) **行政公开原则。**除涉及国家秘密和依法受到保护的商业秘密、个人隐私之外，行政机关实施行政管理应当公开，以实现公民的知情权。

(2) **公众参与原则。**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。特别是作出对公民、法人和其他组织不利的决定，要听取他们的陈述和申辩。

(3) **回避原则。**行政机关工作人员履行职责，与行政管理相对人存在利害关系时，应当回避。

**4. 诚实信用原则：**基于法的安定性需要，行政机关应当诚实守信，限制“朝令夕改”和“出尔反尔”的行径，以保障相对人的信赖利益和政府的公信力。诚实守信原则分为两个方面：

(1) **行政信息真实原则**

行政机关公布的信息应当全面、准确、真实。无论是向普通公众公布的信息，还是向特定人或者组织提供的信息，行政机关都应当对其真实性承担法律责任。

(2) **保护公民信赖利益原则**

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。

因国家利益、公共利益或者其他法定事由需要撤销或者变更行政决定的，应当依照法定权限和程序进行，并对行政管理相对人因此而受到的财产损失依法予以补偿。

**【例】**某省国土资源厅为了公共利益需要，收回了颁发给某企业的采矿证，并补偿因此给该企业带来的财产损失。

**5. 权责统一原则：**行政职权与法律责任应当统一，即执法有保障、有权必有责、用权受监督、违法受追究、侵权须赔偿。

权责统一原则分为两个方面：

(1) **行政效能原则**

所有行政机关依法履行经济、社会和文化事务管理职责，要由法律、法规赋予其相应的执法手段，保证政令有效。

(2) **行政责任原则**

行政机关违法或者不当行使职权，应当依法承担法律责任。这一原则的基本要求是行政权力和法律责任的统一，即执法有保障、有权必有责、用权受监督、违法受追究、侵权须赔偿。

**【例】**某建设局发现所作出的行政决定违法后，主动纠正错误并赔偿当事人损失；某国土资源局局长因违规征地受到行政记过处分。

**6. 高效便民原则：**行政机关实施行政管理，应当遵守法定时限，积极履行法定职责，提高办事效率，提供优质服务，方便公民、法人和其他组织，包括行政效能原则和行政责任原则。

高效便民原则分为两个方面：

(1) **行政效率原则**

基本内容有二：首先是积极履行法定职责，禁止不作为或者不完全作为；其次是遵守法定时限，禁止超越法定时限或者不合理延迟，延迟是行政不公和行政侵权的表现。

(2) **便利当事人原则**

在行政活动中增加当事人程序负担，是法律禁止的行政侵权行为。

**【例】**小张向县公安局出入境管理科提出办理护照的申请，工作人员分五次告知其申请材料不全，要求补正，这就违反了高效便民原则。

【经典真题 1】（单选题）

某市工商局为了保护本地牛肉加工企业的利益，要求外地加工生产的牛肉必须加收相应的费用，才能在本市销售。市工商局的这一做法违反了下列哪一行政法基本原则（ ）

- A. 行政合法性原则
- B. 行政合理性原则
- C. 比例原则
- D. 信赖保护原则

【经典真题 2】（单选题）

行政合法性原则是指（ ）

- A. 行政机关必须高效便民
- B. 行政机关作出的行政行为的内容要符合理性
- C. 行政机关必须依照法律的规定行使行政权
- D. 行政机关必须加强对自由裁量权的控制

【经典真题 3】（单选题）（2016 年江苏）

某公司非法占用公路堆放建筑材料，交通主管部门对其作出了行政处罚。在处罚前，交通主管部门向该公司告知了作出处罚决定的事实、理由及依据，并告之依法享有的权利。这一做法体现的行政法基本原则是（ ）

- A. 合法行政原则
- B. 合理行政原则
- C. 高效便民原则
- D. 程序正当原则

【经典真题 4】（单选题）

下列有关行政法的基本原则说法错误的是（ ）

- A. 行政机关所采取的措施必须符合法律的目的，是合理行政原则的要求之一
- B. 行政管理涉及公民权利义务事项的，必须拥有法律授权，是合法行政原则的要求之一
- C. 行政执法中要求与其管理事项有利害关系的公务员回避，是诚实守信原则的要求之一
- D. 对违法实施许可给当事人造成侵害的执法人员予以责任追究，是权责一致原则的要求之一

## 二、行政主体

### （一）概念

行政主体是指享有国家行政权力，能以自己的名义从事行政管理活动并独立承担由此产生的法律责任的组织，包括行政机关和法律法规授权的组织。

### （二）特征

1. 享有国家行政权力。（权）
2. 能以自己的名义行使行政权。（名）
3. 能独立对外承担其行为所产生的法律责任。（责）

### （三）范围

1. 行政机关：政府及职能部门

|      |            |                                             |
|------|------------|---------------------------------------------|
| 派出机关 | 政府派出，有主体资格 | 省级政府：地区行署<br>市辖区、不设区的市人民政府：街道办事处<br>县政府：区公所 |
|------|------------|---------------------------------------------|

|      |             |             |
|------|-------------|-------------|
| 派出机构 | 职能部门派出，授权才有 | 派出所、工商所、税务所 |
| 内设机构 | 授权才有        | 商标评审、专利复审   |

## 2. 法律法规授权的组织

(1) 被授权的企业组织。

【例】某些公用事业企业。

(2) 被授权的事业单位。

【例】高等院校。

(3) 被授权的社会团体。

【例】某些行业协会。

(4) 被授权的群众自治组织。

【例】村委会、居委会。

注：被委托的组织不是行政主体。

## 三、行政相对人

行政管理法律关系中与行政主体相对应的另一方当事人，即行政主体的行政行为影响其权益的个人或组织。例如，当审计机关对税务机关进行审计时，税务机关就是审计机关的行政相对人，税务机关计划盖办公楼，要到规划局或房管局批地，税务机关就是规划局或房管局的行政相对人。

【经典真题 1】（单选题）（2019 年河北）

下列关于行政主体的表述中正确的一项是（ ）

- A. 行政主体是指行政机关
- B. 行政主体是指具有行政职权的行政机关
- C. 行政主体是享有行政职权、实施行政活动、承担行政责任的组织
- D. 行政主体是指行政法律关系的主体

【经典真题 2】（单选题）

某市食品药品监督管理局委托市食品药品监督支队某执法大队对非法制血的单位进行行政处罚，则某执法大队应当以（ ）的名义行使处罚权。

- A. 市局
- B. 支队
- C. 市政府
- D. 支队执法大队



## 专题小结

## 专题二 行政行为

某市政府正筹建本市中心公园，鉴于资金短缺，便作出一项决定，要求本市所有公务员每人捐助 100 元，违者给予警告或降级处分。该市税务局公务员王某，因拒绝交纳，被市政府给予警告处分。王某不服，遂向市人民法院提起行政诉讼，要求人民法院撤销市政府的决定，并责令撤销市政府给予的处分。

请问：某市政府的决定是具体行政行为，还是具有普遍约束力的决定？



### 考点梳理

#### 一、行政行为

(一) **概念**：行政行为是指行政主体行使行政职权，作出的能够产生行政法律效果的行为。

#### (二) 判断标准

1. 行政行为必须是行政主体所为的行为。
2. 行政行为是行使行政职权的行为。

#### (三) 行政行为的特征

1. 行政行为是执行法律的行为。
2. 行政行为具有一定的裁量性。
3. 行政主体在实施行政行为时具有单方意志性。
4. 行政行为是以国家强制力保障实施的，带有强制性，行政相对方必须服从并配合行政行为。
5. 行政行为以无偿为原则，以有偿为例外。

#### (四) 行政行为的效力

1. **公定力**，是指行政主体在其职权范围内所为的行为，一经形成，在原则上即应推定为合法，在未经法定机关通过法定程序撤销或宣布为无效之前，任何人不得否定其效力。

2. **拘束力**，是指行政行为成立后，其内容对有关人员或组织产生法律上的约束力，有关人员或组织必须遵守、服从。

3. **确定力**，是指行政主体不得随意改变和撤销。

4. **执行力**，是指行政行为生效后，行政主体依法有权采取一定手段，使行政行为的内容得以实现。（强制执行）

#### (五) 行政行为包括：

1. 抽象行政行为和具体行政行为。
2. 羁束行政行为和自由裁量行政行为。
3. 依申请的行政行为和依职权的行政行为。
4. 要式行政行为与非要式行政行为。
5. 行政立法、行政执法与行政司法行为。
6. 单方行政行为与多方行政行为。

#### 【经典真题 1】（单选题）

关于行政行为表述错误的是（ ）

- A. 任何行政行为都必须有法律依据
- B. 行政行为以无偿为原则
- C. 在法律许可范围内有自由裁量权
- D. 行政主体实施行政行为必须征得行政相对人的同意

【经典真题 2】（单选题）（2015 年重庆）

行政行为一经做出即具有被推定为合法、有效的法律效力，未经法定程序变更或撤销前，公民和组织不得否认行政行为的效力，这体现了行政行为的（ ）

- A. 拘束力      B. 公定力      C. 确定力      D. 执行力

【经典真题 3】（单选题）

下列不属于行政行为的是（ ）

- A. 医院开具《死亡医学证明》  
B. 工商局吊销营业执照  
C. 交警开具违章罚单  
D. 司法部颁发法律职业资格证书

【经典真题 4】（单选题）

根据行政行为是否具有主动性，可将行政行为分为（ ）

- A. 抽象行政行为与具体行政行为  
B. 依职权行政行为与依申请行政行为  
C. 单方行政行为与双方行政行为  
D. 要式行政行为与不要式行政行为

## 二、行政行为的分类

根据适用范围，行政行为分为具体行政行为和抽象行政行为。

### （一）具体行政行为

#### 1. 概念

具体行政行为是指行政主体针对特定的对象，就特定的事项所作出的处理决定。

#### 2. 特征

- （1）具体行政行为是**法律行为**。  
（2）具体行政行为是**对特定人与特定事项**的处理。  
（3）具体行政行为是**单方**行政职权行为。  
（4）具体行政行为是**外部性**处理。

具体行政行为一般包括：行政许可与确认行为、行政奖励与给付行为、行政征收与行政征用行为、行政处罚行为、行政强制行为、行政监督行为、行政裁决行为等。

#### 3. 常见的具体行政行为

（1）**行政征收**，是指行政机关或者法定授权的组织根据法律、法规的规定，以强制方式向公民、法人或者其他组织无偿收取一定财物的行政行为。

（2）**行政征用**，是指行政主体出于公共利益的需要，依据法律、法规的规定，强制性的取得行政相对人财产所有权、使用权或劳务并给予合理经济补偿的行政行为。

（3）**行政确认**，是指行政主体依法对行政相对人的法律地位、法律关系或者有关法律事实进行甄别，给予确定、认可、证明并予以宣告的行政行为。例如：道路交通事故责任认定、医疗事故责任认定、伤残等级的确定。

（4）**行政给付**，是指行政主体在特定情况下，依法向符合条件的申请人提供物质利益或赋予其与物质利益



有关的权益的行政行为。

(5) **行政奖励**，是指行政主体依照法定条件和程序，对为国家和社会作出重大贡献的公民、法人或者其他组织，给予物质或者精神鼓励的行政行为，比如国家科学技术奖励。

(6) **行政裁决**，是指行政机关根据法律授权，对当事人之间发生的与行政管理活动密切相关的特定的民事纠纷的审查与裁决的行政行为。行政裁决的情形有：

- ①违反行政管理的行为造成的损害赔偿争议；
- ②土地、矿产、草原等自然资源权属争议；
- ③拆迁补偿安置争议。

**【经典真题 1】**（单选题）

行政机关向对方收取公路养路费、港口建设费的行为在性质上属于（ ）

- A. 行政处罚
- B. 行政征购
- C. 行政征收
- D. 行政征用

**【经典真题 2】**（单选题）

结婚登记在性质上属于（ ）

- A. 行政许可
- B. 行政登记
- C. 行政确认
- D. 民事登记

**【经典真题 3】**（单选题）（2016 山西）

下列不属于具体行政行为的是（ ）

- A. 某公司产品不符合产品质量标准，被工商局吊销营业执照
- B. 某超市出售变质产品，被食药监局处以 1000 元的罚款
- C. 某省人民政府发布《关于建立政府法律顾问制度的意见》
- D. 某铝厂因超标排放污染物，被环保局责令停止生产

**【经典真题 4】**（多选题）（2015 年山东）

下列选项属于具体行政行为的是（ ）

- A. 交通局发布《桥道收费管理办法》
- B. 教育局向李某颁发《教师资格证书》
- C. 农业局与张某签订《粮食收购合同》
- D. 税务局向孙某送达《个人所得税缴费通知》

## （二）抽象行政行为

### 1. 概念

抽象行政行为是指国家行政机关制定法规、规章和有普遍约束力的决定、命令等行政规则的行为。

### 2. 特征

- （1）对象的普遍性。
- （2）效力的普遍性和持续性。
- （3）准立法性。抽象行政行为在性质上属于行政行为，但它又具有法的特征，带有普遍性、规范性、强制性。



(4) 不可诉性。抽象行政行为不能成为行政诉讼的直接对象，这是《行政诉讼法》作出的规定。

3. 抽象行政行为主要表现为行政立法，其种类分为：

(1) 行政法规，由国务院制定。

(2) 部门规章，由国务院各部、各委员会制定。

(3) 地方政府规章，由省、自治区、直辖市、设区的市、自治州的人民政府制定。

(4) 其他规范性文件，是指有普遍约束力的决定、命令，是行政机关对不特定对象发布的、能反复使用的行政规范性文件。

### (三) 具体行政行为和抽象行政行为的主要区别

|        | 具体行政行为                              | 抽象行政行为                                                                    |
|--------|-------------------------------------|---------------------------------------------------------------------------|
| 实施的主体  | 各级行政机关及其委托的组织                       | 只能是国家最高行政机关及地方各级立法机关                                                      |
| 表现形式   | 行政许可证、行政强制决定书、行政处罚决定书、行政裁决书等        | 各类规范文件，如法律文本、行政决定、行政命令、行政措施等                                              |
| 作用     | 通过具体行政行为调整国家与特定行政管理相对人的权利义务关系       | 调整国家与普通的行政管理相对人的权利义务关系                                                    |
| 法律救济途径 | 行政管理相对人对具体行政行为不服，可以通过行政复议、行政诉讼等途径救济 | 行政管理相对人认为抽象行政行为有错的，只能对依其所作出的具体行政行为提出行政复议，在申请行政复议的同时，提请行政复议机关一并对抽象行政行为进行审查 |

#### 【经典真题 1】（单选题）

关于具体行政行为，下列说法正确的有几项（ ）

- ①具体行政行为在废止前给予当事人的利益在该行为废止后应予以收回
- ②对无效的具体行政行为，任何人都可以向法院起诉主张其无效
- ③行政许可为依职权的行政行为
- ④法律效力是具体行政行为法律制度的核心要素

A. 1                  B. 2                  C. 3                  D. 4

#### 【经典真题 2】（单选题）

下列选项中，属于具体行政行为的是（ ）

- A. 城西区工商局在市民广场开展“3.15”法制宣传活动
- B. 城西区税务局起诉某装修公司违约的行为
- C. 城西区环保局处罚某违法排污企业的行为
- D. 城西区民政局印发《城西区低保户申请办理办法》的行为

#### 【经典真题 3】（单选题）（2018 年四川）

下列机构中，有权依法制定地方政府规章的是（ ）

- A. 某直辖市人民代表大会
- B. 某自治区人民代表大会常务委员会
- C. 某省人民政府所在地的市人民政府
- D. 某省人民政府的工作部门

**【经典真题 4】**（单选题）（2018 年广西）

我国有权制定行政法规的主体，限于（ ）

- A. 国务院
- B. 国务院和省级人民政府
- C. 国务院及国务院各部、各委员会
- D. 国务院和省级人民政府及较大市的人民政府

**【经典真题 5】**（单选题）

下列各项中，属于行政法规的是（ ）

- A. 财政部制定的《会计从业资格管理办法》
- B. 国务院制定的《中华人民共和国外汇管理条例》
- C. 全国人民代表大会常务委员会制定的《中华人民共和国矿产资源法》
- D. 河南省人民代表大会常务委员会制定的《河南省消费者权益保护条例》



**专题小结**

### 专题三 行政许可

公民 A 欲在其居住的社区内开办一个面向社区居民经营日常用品的零售店，遂向该社区所在市的工商局依法提交了相应的申请材料，但过了一个月，A 仍未收到工商局的任何书面答复。在此期间，A 曾多次通过熟人到工商局及其上级行政机关多次询问此事，但均未提出正式的书面材料，也没有收到工商局及其上级行政机关的正式书面答复。为此，A 欲寻求法律救济。根据《行政许可法》的相关规定，工商局违反了行政许可法的哪些规定？



**考点梳理**

#### 一、概念

行政许可是指行政机关根据公民、法人或者其他组织的申请，经依法审查，准予其从事特定活动的具体行政行为。

行政许可实际上是一种禁止的解除。

#### 二、特征

（一）依申请性。行政相对方针对特定的事项向行政主体提出申请，是行政主体实施行政许可行为的前提

条件。无申请则无许可。

(二) **授益性**。行政许可是行政主体赋予行政相对方某种法律资格或法律权利的具体行政行为。行政许可是针对特定的人、特定的事作出的具有授益性的一种具体行政行为。

(三) **外部性**。行政许可是行政机关针对行政相对方的一种管理行为，是行政机关依法管理经济和社会事务的一种外部行为。行政机关审批其他行政机关或者其直接管理的事业单位的人事、财务、外事等事项的内部管理行为不属于行政许可。

(四) **要式性**。行政许可必须遵循一定的法定形式，即应当是**明示的书面许可**，应当有正规的文书、印章等予以认可和证明。实践中最常见的行政许可的形式就是**许可证和执照**。

**【经典真题】**（单选题）（2018 年河北）

小赵想成立箱包公司从事各类箱包生产销售，向当地市场监管局提出公司注册登记申请，市场监管局经过审查予以批准。市场监管局的这种批准行为属于（ ）

- A. 行政复议                      B. 行政执法                      C. 行政许可                      D. 行政管理

### 三、种类

(一) **一般许可**：只要符合法定条件即可向主管行政机关申请取得。

**【例】**营业许可、驾驶执照等。

(二) **特许**：有限自然资源的开发利用、公共资源的配置或特定行业的市场准入；应当通过招标、拍卖方式作出决定。

**【例】**烟草专卖许可等。

(三) **核准**：直接关系公共安全、人身健康、生命财产安全的特定设备、设施、产品、物品，需要按照技术标准、技术规范，通过检验、检测、检疫等方式进行审定的事项。

**【例】**电梯安装的核准、食用油的检验等。

(四) **登记**：企业或者其他组织的设立等需要确定主体资格的。

**【例】**企业、社会团体的登记等。

(五) **认可**：提供公共服务并且直接关系公共利益的特定职业行业的资格、资质的确定。

**【例】**律师资格、会计师资格、医师资格等。

**【经典真题 1】**（单选题）

下列属于行政许可行为的是（ ）

- A. 公安机关发放居民身份证                      B. 民政局为一对新人颁发结婚证  
C. 卫生管理部门为药店颁发药品经营许可证                      D. 房管局为市民颁发房屋产权证

**【经典真题 2】**（多选题）

下列哪项内容不属于行政许可（ ）

- A. 刘某向教育部门申领教师资格证                      B. 张某因开办企业向工商机关申领营业执照  
C. 王某与何某向所在地民政部门申领结婚证                      D. 大学生姚某向所在学校申请办理学生证

### 四、行政许可法的原则

(一) **许可法定原则**：设定和实施行政许可，应当依照法定的权限、范围、条件和程序。

(二) **公开、公平、公正的原则**：有关行政许可的规定应当公布；未经公布的，不得作为实施行政许可的依据。行政许可的实施和结果，除涉及国家秘密、商业秘密或者个人隐私的外，应当公开。

符合法定条件、标准的，申请人有依法取得行政许可的平等权利，行政机关不得歧视任何人。

**（三）效率与便民的原则：**实施行政许可，应当遵循便民的原则，提高办事效率，提供优质服务。

**（四）监督与责任原则：**县级以上人民政府应当建立健全对行政机关实施行政许可的监督制度，加强对行政机关实施行政许可的监督检查。

行政机关应当对公民、法人或者其他组织从事行政许可事项的活动实施有效监督。

**（五）保障当事人权利原则：**公民、法人或者其他组织对行政机关实施行政许可，享有陈述权、申辩权；有权依法申请行政复议或者提起行政诉讼；其合法权益因行政机关违法实施行政许可受到损害的，有权依法要求赔偿。

**（六）信赖保护原则：**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。

行政许可所依据的法律、法规、规章修改或者废止，或者准予行政许可所依据的客观情况发生重大变化的，为了公共利益的需要，行政机关可以依法变更或者撤回已经生效的行政许可。由此给公民、法人或者其他组织造成财产损失的，行政机关应当依法给予补偿。

## 五、行政许可的设定

### （一）行政许可的设定权

#### 1. 一般的行政许可

法律、行政法规、地方性法规。

#### 2. 特殊的行政许可

尚未制定法律、行政法规和地方性法规的，因行政管理的需要，确需立即实施行政许可的，省、自治区、直辖市人民政府规章可以设定临时性的行政许可。临时许可实施满一年的，需要继续实施的，应当提请本级人大及其常委会制定地方性法规。

行政许可的设定最低到省级的政府规章，并且是临时性的。

**【经典真题】**（单选题）（2016 年湖南）

有关《行政许可法》，下列说法不正确的一项是（ ）

- A. 国务院可以通过决定的形式设定许可
- B. 部门规章可以设定临时的行政许可
- C. 省级政府规章可以设定行政许可
- D. 国务院批准的较大市的人大常委会可以通过地方性法规的形式设定许可



### 专题小结

## 专题四 行政处罚

关某系运煤司机，一日运煤经过 309 国道某省某地区路段设立的交通检查站时，交通站执勤人员宋某向关某走过来，递给了关某一张处罚决定书，并对关某说：“交 20 块钱再走。”关某接过处罚书，见上面印着的全部内容：根据有关规定，罚款 20 元。决定书印着某省某地区交通大队的印章。关某问宋某：“为什么罚我？”宋某说：“你超载。”关某辩称：“我只拉半车煤，怎么就超载了呢？”宋某不耐烦地说：“让你交你就交，啰唆什么？”关某说：“不说清楚，我就不交。”宋某又递过一张处罚决定书，并说：“就你这态度，再交 20 元。”

请问：宋某的行政处罚行为有哪些地方违反了《行政处罚法》的规定？



### 考点梳理

#### 一、概念

行政处罚是指行政主体依照法定职权和程序对违反行政法规范，尚未构成犯罪的相对人给予行政制裁的具体行政行为。

#### 二、种类

1. 申诫罚(精神罚、声誉罚)：警告。
2. 财产罚：罚款，没收违法所得，没收非法财物。
3. 行为罚(能力罚)：责令停产停业，暂扣或吊销许可证或执照。
4. 人身自由罚：行政拘留。

【经典真题 1】(单选题)(2018 年湖南)

根据我国《行政处罚法》的规定，行政处罚的种类不包括( )

- |           |                       |
|-----------|-----------------------|
| A. 收容审查   | B. 暂扣或者吊销许可证、暂扣或者吊销执照 |
| C. 责令停产停业 | D. 没收违法所得、没收非法财物      |

【经典真题 2】(单选题)(2014 年江西)

根据我国《行政处罚法》的规定，行政处罚是指行政机关依法对违反行政管理秩序的公民、法人或其他组织给予制裁的行政行为，下列属于行政处罚的是( )

- A. 对醉酒的人强制醒酒
- B. 吊销违章司机的机动车驾驶证
- C. 对违反《公务员法》的公务员给予警告处分
- D. 对到期不缴纳税费的纳税人，按月加收滞纳金数万分之五的滞纳金

【经典真题 3】(单选题)(2015 年山东)

下列行为不属于行政处罚的是( )

- A. 安监局对企业因安全生产管理不到位责令其停产停业
- B. 交警对不按照道路标志行驶的驾驶员王某予以警告
- C. 公安局对吸食毒品的社会无业人员李某实施拘留
- D. 规划局对某企业的房地产开发项目申请作出不予许可的决定

【经典真题 4】(单选题)(2015 年陕西)

限制人身自由的行政处罚权，由( )行使。

- A. 权力机关      B. 人民政府      C. 司法机关      D. 公安机关

【经典真题 5】（单选题）

部门对某造纸厂暗访时，发现其在生产过程中排污不达标，对该厂给予以下处罚：①责令立即停产、停业整顿；②罚款 20000 元；③赔偿由于该厂污染导致其他被污染单位的直接经济损失 8 万元。

上述处罚中属于行政处罚的是（ ）

- A. ①②      B. ②③      C. ①      D. ②

### 三、设定

|       | 可创设               | 注意事项           |
|-------|-------------------|----------------|
| 法律    | 各种处罚              | 限制人身自由的由法律保留   |
| 行政法规  | 限制人身自由除外          | 可设定吊销企业营业执照的处罚 |
| 地方性法规 | 限制人身自由、吊销企业营业执照除外 | 可设定暂扣企业营业执照的处罚 |
| 部门规章  | 警告、罚款             | 罚款限额由国务院规定     |
| 地方性规章 | 警告、罚款             | 罚款限额由省级人大常委会规定 |

【经典真题 1】（判断题）（2013 年湖南）

规范性文件可以设定行政处罚。（ ）

【经典真题 2】（单选题）

根据《行政处罚法》的规定，地方性法规可以设定的处罚为（ ）

- A. 限制人身自由的处罚      B. 吊销许可证的处罚  
C. 吊销企业营业执照的处罚      D. 拘留与罚款

### 四、原则

（一）处罚法定原则：是最基本的行政处罚原则，是依法行政原则在行政处罚领域的具体体现。其基本内涵就是处罚依据法定、处罚种类法定、处罚主体法定、处罚程序法定、处罚形式法定、处罚职权职责法定。

（二）处罚公正、公开原则：是指行政处罚的设定和实施必须与相对人的违法事实、性质、情节以及社会危害程度相当。行政机关在处罚中对受罚者用同一尺度平等对待。

（三）处罚与教育相结合原则：行政处罚是法律制裁的一种形式，但又不仅仅是一种制裁，它兼有惩戒与教育的双重功能。

（四）保障相对人权利的原则：行政机关对相对人实施行政处罚时，必须保证其获得法律救济的权利，以保障其合法权益，因此该原则又被称为“无救济即无处罚”原则。

（五）监督制约、职能分离原则：对行政机关实施行政处罚时的内部活动和外部活动进行有效的监督和制约，防止“暗箱操作”和滥用处罚权。

（六）一事不再罚原则：对违法行为人的同一个违法行为，不得以同一事实和同一依据给予两个（次）以上的同类（罚款）处罚。

（七）过罚相当原则：行政主体实施的行政处罚，必须与受罚人的违法行为的事实、性质、情节及社会危害程度相适应，亦即行政处罚的种类、轻重程度及其减免均应与违法行为相适应。

【经典真题】（单选题）（2017 年福建）

某连锁药店因为销售假冒伪劣药品，被市食品药品监督管理局处以罚款 10000 元及停业整顿 7 天的行政处罚。



下列表述正确的是（ ）

- A. 市食药监局的做法是错误的，只能实施罚款 10000 元的处罚
- B. 市食药监局的做法是错误的，只能实施停业整顿 7 天处罚
- C. 市食药监局的做法是正确的，不违反“一事不再罚”的原则
- D. 市食药监局的做法是正确的，罚款可以当场收缴

## 五、行政处罚的程序

行政处罚是对违法行为人的权利和利益的限制甚至剥夺，是一种较严厉的制裁行为，因此，行政处罚的适用必须遵守严格的程序。

1. 行政处罚的**简易程序**，又叫当场处罚的程序。

**程序：**表明身份——说明处罚理由——给予当事人陈述和申辩的机会——制作当场处罚决定书——备案——执行

2. 行政处罚的一般程序，又叫普通程序。

**程序：**立案——调查取证——听取申辩与听证——作出处罚决定。

3. 行政机关作出**责令停产停业、吊销许可证或者执照，较大数额罚款**（较严重的处罚决定）等行政处罚决定之前，应当告知当事人有**要求举行听证**的权利；当事人要求听证的，行政机关应当**组织听证**。

|      |    |                                                          |
|------|----|----------------------------------------------------------|
| 简易程序 | 条件 | ①事实确凿、法律依据；②警告或罚款（公民 50 元以下，组织 1000 元以下）                 |
|      | 程序 | ①表明身份；②说明理由；③听取陈述申辩；④作出书面决定（可 1 人）                       |
| 一般程序 | 条件 | 除简易程序外的情形                                                |
|      | 程序 | 简易程序+①调查（2 人及以上）；②负责人决定（1 个、集体）                          |
| 听证程序 | 条件 | ①责令停产停业；②吊销许可证或执照；③较大数额罚款                                |
|      | 程序 | 告知—3 日内申请—7 日前通知—公开进行（涉密除外）—案外人主持—质证—听证笔录（参照，是行政处罚的证据之一） |

### 【经典真题 1】（判断题）

行政处罚的简易程序又叫当场处罚程序，是一种独立的简化的行政处罚程序。（ ）

### 【经典真题 2】（单选题）

违法事实确凿、有法定依据，且拟处以较小数额罚款或警告，则此种情况下可适用的行政处罚决定程序种类是（ ）

- A. 简易程序
- B. 一般程序
- C. 听证程序
- D. 合议程序

### 【经典真题 3】（多选题）（2014 年湖北）

根据《行政处罚法》的规定，行政机关在作出（ ）的行政处罚决定前，需要告知当事人有要求举行听证的权利。

- A. 责令停产停业
- B. 没收较大数额的财产
- C. 吊销许可证
- D. 较大数额的罚款

### 【经典真题 4】（单选题）（2013 年国考）

某县开展行政执法大检查：①某食品厂生产腐竹时非法添加硼砂被当场查获，县工商局以证据确凿为由吊销该厂营业执照，不再另行举行听证会；②县矿业公司将含镉的工业废渣倾倒入河，造成河水镉浓度超标，县



环保局、县水利局分别决定对其罚款 10 万元和 5 万元；③县卫生局接到群众举报某火锅店使用过期牛油，遂派一工作人员前往检查，对牛油进行查封、送检。

上述县直单位做法妥当的是（ ）

- A. 县工商局      B. 县环保局      C. 县水利局      D. 县卫生局

【经典真题 5】（单选题）

下列表述不符合《行政处罚法》的一项是（ ）

- A. 行政法规可以设定限制人身自由的行政处罚  
B. 对当事人的同一个违法行为，不得给予两次以上罚款  
C. 作出罚款决定的行政机关应当与收缴罚款的机构相分离  
D. 到期不缴纳罚款的，每日按罚款数额的百分之三加处罚款



专题小结

专题五 行政强制

5 月 9 日上午 9 点 45 分，A 市运输管理处的执法人员在 A 市某路面稽查时发现，王某驾驶小型货车，前往 B 地运货，车上载有 60 箱雪碧。执法人员俞某、王某将其拦下，并告知其身份、出示执法证件。经现场检查，王某无法当场出示道路运输驾驶员货物从业资格证件。于是执法人员当场作出了扣押其运输车辆的决定，当事人王某强烈反抗，阻止执法人员扣留其车辆，致一名执法人员轻微伤。5 月 10 日该运输管理处根据《道路运输从业人员管理规定》第 48 条第 1 款的相关规定，作出了给予王某罚款人民币贰仟元整的行政处罚。

请问：执法人员扣押王某运输车辆的决定是哪一种行政行为呢？



考点梳理

一、概念

行政强制是指行政机关为了实现行政目的，依据法定职权和程序作出的对相对人的人身、财产和行为采取的强制性措施。

二、种类

（一）行政强制措施

1. 含义：行政机关为制止违法行为、防止证据损毁、避免危害发生、控制危险扩大，依法对公民的人身自由实施暂时性限制，或对相对人的财物实施暂时性控制。

2. 方式：

- ①限制公民人身自由；  
②查封场所、设施或者财物；

③扣押财物；

④冻结存款、汇款。

口诀：“现（限制）封（查封）洞（冻结）口（扣押）”

## （二）行政强制执行

1. 含义：行政机关本身或申请人民法院，对不履行行政决定的公民、法人或其他组织依法强制履行义务。

2. 方式：

①加处罚款或者滞纳金；

②划拨存款、汇款；

③拍卖或依法处理查封、扣押的场所、设施或财物；

④排除妨碍、恢复原状；

⑤代履行（当事人逾期不履行排除妨碍、恢复原状等行政决定，经催告仍不履行，后果已经或将危害交通安全、造成环境污染或破坏自然资源的，行政机关可以代履行，或委托没有利害关系的第三人履行）。

口诀：“派（拍卖）智（滞纳金）化（划拨）出（排除妨碍）行（代履行）”

### 【经典真题 1】（单选题）（2018 年湖南）

下列情形中，属于行政强制的是（ ）

- A. 刘某被行政机关没收非法所得
- B. 存在严重消防隐患的网吧被查封
- C. 张某因交通违章被交警罚款
- D. 某饭店因虚假注册被吊销营业执照

### 【经典真题 2】（单选题）（2019 年山西）

某知名品牌汽车生产商出产的部分型号小轿车存在着空调鼓风机调节器控制单元的密封性不足的缺陷，国家市场监督管理总局责令该企业召回其已上市销售的不合格产品，责令召回的性质属于（ ）

- A. 行政强制措施
- B. 行政强制执行
- C. 行政处罚
- D. 行政撤回

### 【经典真题 3】（单选题）（2015 年河南）

下列不属于行政强制措施种类的是（ ）

- A. 扣押财物
- B. 冻结存款
- C. 查封场所
- D. 吊销营业执照

### 【经典真题 4】（单选题）

城管拆除妇女家庭违建房时运用的是下列（ ）法律。

- A. 行政决定
- B. 行政强制
- C. 行政检查
- D. 行政处罚

### 【经典真题 5】（单选题）

辽宁省某海关在对我国公民赖星星进行过关检查时，认为其有走私嫌疑，于是限制其人身自由 24 小时，海关的这一行为属于（ ）

- A. 行政强制措施
- B. 行政监督检查
- C. 行政强制执行
- D. 行政处罚

**【经典真题 6】**（单选题）（2013 年江苏）

某船舶修理厂取得了临时占用某处江滩的许可，在许可期限届满没有办理延续许可的情况下，继续占用江滩。为此，某市水利局对船舶修理厂做出“责令在一个月内拆除设施；逾期不拆除的，依法强制拆除，拆除费用由船舶厂负担”的决定。根据我国《行政强制法》，这里的“强制拆除”属于（ ）

- A. 行政强制措施      B. 执行罚      C. 代履行      D. 直接强制执行

**专题小结****专题六 行政复议**

洪某经北京市海淀区工商分局批准开办了一家文化用品商店，一日洪某所在地工商所工作人员康某来到洪某的店里，要拿几本书回去看，洪某不让，康某愤怒离开。次日康某身着工商制服来到洪某店中，称有人举报洪某的商店里售卖淫秽书籍，要求洪某缴纳罚款 1000 元。

洪某说：“我的店从来没有卖过那种东西，不信你可以查。”

康某说：“我不用查，你如果不交罚款，我就封你的店。”

洪某无奈，只得当场缴纳了 1000 元罚款。

洪某对此向有关机关申请复议，康某又与复议人员赵某串通捏造洪某卖淫秽书籍的事实，复议机关维持原来的罚款决定，又作出吊销洪某营业执照的决定。

请问：洪某应当向哪个机关申请复议？若对复议决定不服，他又该如何维权呢？

**考点梳理****一、概念**

行政复议是指公民、法人或者其他组织认为行政主体的具体行政行为违法或不当侵犯其合法权益，依法向主管行政机关提出复查该具体行政行为的申请，行政复议机关依照法定程序对被申请的具体行政行为进行合法性、适当性审查，并作出行政复议决定的一种法律制度。

**二、受案范围**

具体行政行为，并可附带审查部分抽象行政行为。

（一）可提起复议的抽象行政行为不包括：国务院部、委规章和地方人民政府规章。

（二）可提起复议的具体行政行为不包括：内部行政行为，行政调解，行政指导，国家行为，刑事侦查。

**三、审查原则**

1. 基本原则：合法、公正、公开、及时和便民原则。

口诀：二公公（公正公开）何（合法）时（及时）便（便民）

2. 书面审查原则。

3. 合法性和适当性审查原则。
4. 复议期间具体行政行为不停止执行的原则。
5. 司法审查的原则。

【经典真题 1】（单选题）（2019 年福建）

下列属于我国行政复议受案范围的是（ ）

- A. 甲市公安局处理治安案件出具的调解书
- B. 乙市人民政府关于确认某矿藏所有权的决定
- C. 丙市工商局对工作人员作出的警告处分决定
- D. 丁市人民政府颁布的规范性文件《丁市城市市容管理规定》

【经典真题 2】（单选题）

下列可以申请行政复议的是（ ）

- A. 对行政法规、规章或命令不服
- B. 对行政机关奖惩、任免决定不服
- C. 对民事纠纷仲裁、调节处理不服的
- D. 对吊销营业执照的行政处罚不服

【经典真题 3】（单选题）

市工商管理局颁布文件，规定对全市旅游景点中的设摊个体工商户征收摊点费，甲因设摊被征收，欲申请行政复议，下列选项不正确的是（ ）

- A. 甲可以直接对该征收行为要求复议
- B. 甲可以直接针对该规范文件要求复议审查
- C. 甲可以在申请复议征收行为时要求审查该规范性文件
- D. 甲不必经过复议，可以直接向法院提起行政诉讼

【经典真题 4】（多选题）（2015 年广西）

行政复议的基本原则包括（ ）

- A. 合法原则
- B. 公正原则
- C. 公开原则
- D. 及时原则和便民原则

## 四、申请人

认为行政机关的具体行政行为侵害其合法权益的公民、法人或者其他组织。

1. 有权申请复议的公民死亡的，其**近亲属**可以申请复议。
2. 有权申请复议的法人或者其他组织终止的，承受其权力的**法人或其他组织**可以申请复议。

## 五、被申请人

被申请人是指由申请人指控其作出的具体行政行为违法或者不当，侵犯申请人的合法权益，并经行政复议机关通知参加行政复议的行政机关和法律、法规授权的组织。

1. 一般情况下，被申请人是**做出该具体行政行为的行政机关**。
2. 两个及以上行政机关以共同名义作出具体行政行为的，该**两个及以上行政机关**是共同被申请人。
3. 作出具体行政行为的机关被撤销的，**继续行使其职权的行政机关**是被申请人。

## 六、复议机关

### （一）概念

行政复议机关是指依照法律的规定，有权受理行政复议申请，依法对具体行政行为进行审查并作出裁决的行政机关。

### （二）特征

1. 行政复议机关是行政机关。

2. 行政复议机关是有权行使行政复议权的行政机关。

3. 行政复议机关是能以自己的名义行使行政复议权，并对行为后果独立承担法律责任的行政机关。如各级人民政府、各级政府的组成部门包括公安、司法、海关。工商管理、教育、卫生等部门，都可以作为行政复议机关。

### （三）种类

|    | 作出具体行政行为的机关                       | 复议机关                                                                                                       |
|----|-----------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 1  | 县级以上地方各级人民政府工作部门                  | 该部门的本级人民政府；上一级主管部门                                                                                         |
| 2  | 海关、金融、国税、外汇管理等实行垂直领导的行政机关和国家安全机关  | 上一级主管部门                                                                                                    |
| 3  | 地方各级人民政府                          | 上一级地方人民政府                                                                                                  |
| 4  | 省、自治区、直辖市人民政府依法设立的派出机关所属的县级地方人民政府 | 该派出机关                                                                                                      |
| 5  | 国务院部门或者省、自治区、直辖市人民政府              | 作出该具体行政行为的国务院部门或者省、自治区、直辖市人民政府<br><b>注意：</b> 对行政复议决定不服的，当事人可以作出选择，可以依法向人民法院提起行政诉讼，也可以向国务院申请裁决，由国务院依法作出最终裁决 |
| 6  | 县级以上地方人民政府依法设立的派出机关               | 设立该派出机关的人民政府                                                                                               |
| 7  | 政府工作部门依法设立的派出机构（以自己名义作出）          | 设立该派出机构的部门或者该部门的本级地方人民政府                                                                                   |
| 8  | 法律、法规授权的组织                        | 直接管理该组织的地方人民政府、地方人民政府工作部门或者国务院部门                                                                           |
| 9  | 两个以上行政机关以共同的名义作出的                 | 共同上一级行政机关                                                                                                  |
| 10 | 被撤销的行政机关在撤销前所作出的                  | 继续行使其职权的行政机关的上一级行政机关                                                                                       |

口诀：一般找上级、省部找自己、部门两个都可以。

## 七、行政复议程序

1. 行政相对人可以自知道该具体行政行为之日起 **60** 日内提出行政复议申请。

2. 复议期间，具体行政行为不停止执行。

3. 被申请人自收到申请书副本或复印件之日起 **10** 日内，提出书面答复，并提交当初作出具体行政行为的证据、依据和其他有关材料（**被申请人承担举证责任**）。

4. 复议机关法制工作机构进行书面审查，必要时向有关组织和人员调查情况，提出复议意见，报经复议机关负责人同意或集体讨论通过。

5. 申请人不服行政复议决定的，自收到行政复议决定书之日起 **15** 日内向人民法院提起行政诉讼。

**【经典真题 1】**（单选题）（2019 年山西）

家住公园旁的刘某私自侵占公园土地盖茶室一间，被市规划和自然资源局发现后要求立即拆除，恢复原状，刘某不服欲提起行政复议。下列说法不正确的是（ ）

- A. 复议期间必须停止执行
- B. 刘某可以口头提出复议申请
- C. 刘某可以委托代理人代为参加行政复议
- D. 刘某只能以市规划和自然资源局为被申请人

**【经典真题 2】**（单选题）

如果张某对区行政执法局的行为申请行政复议，则有关行政复议机关的说法正确的是（ ）

- A. 复议机关只能是区政府
- B. 复议机关可以是区政府或市行政执法局
- C. 复议机关只能是市行政执法局
- D. 复议机关是区政府和市行政执法局

**【经典真题 3】**（单选题）

赵某家住北京中关村，出国归来时因携带行李过多，被首都机场海关认定为走私，赵某现欲提起行政复议。下列关于行政复议机关的说法正确的是（ ）

- A. 赵某应当向首都机场海关申请复议
- B. 赵某应当向首都机场所在地人民政府申请复议
- C. 赵某应当向北京市海关申请复议
- D. 赵某可以向北京市海关或机场所在地人民政府申请复议

**【经典真题 4】**（单选题）（2015 年黑龙江）

某市政府所属 A 行政机关作出行政处罚决定后被撤销，其职能由市政府所属 B 行政机关继续行使，受到行政处罚的公民不服，准备提起行政复议。此时他应以（ ）为行政复议被申请人。

- A. A 机关
- B. B 机关
- C. 市政府
- D. 省政府

**【经典真题 5】**（单选题）（2016 年福建）

对福建省政府作出的具体行政行为不服的，可向（ ）申请行政复议；对复议决定不服的，可以（ ）

- A. 福建省政府      提起行政诉讼
- B. 国务院          终局裁决
- C. 福建省政府      提起行政诉讼或向国务院申请行政复议
- D. 国务院          提起行政诉讼



**专题小结**



## 专题七 行政诉讼

某市原有甲、乙、丙、丁四家定点屠宰场，营业执照、卫生许可证、屠宰许可证等证照齐全。1997年国务院发布《\*\*屠宰管理条例》，该市政府根据其中确认并颁发定点屠宰标志牌的规定发出通告，确定只给甲发放定点标志牌。据此，市工商局将乙、丙、丁三家屠宰场的营业执照吊销，卫生局也将这三家屠宰场的卫生许可证吊销。乙、丙、丁三家屠宰场对此不服，找到市政府，市政府称通告属于抽象行政行为，需遵守执行。乙、丙、丁三家屠宰场遂提起行政诉讼。

请问：此案中乙、丙、丁是否有权提起行政诉讼？理由是什么？



### 考点梳理

#### 一、概念

行政诉讼是指公民、法人或者其他组织认为行使国家行政权力的机关和组织及其工作人员所实施的具体行政行为，侵犯了其合法权益，依法向人民法院起诉，人民法院在当事人及其他诉讼参与人的参加下，依法对被诉具体行政行为进行审查并做出裁判，从而解决行政争议的制度。

#### 二、特有原则

##### （一）选择复议原则

复议原则上不是进行行政诉讼的必经程序，是否经过复议，由当事人自己选择。

##### （二）审查具体行政行为合法性原则

人民法院只对具体行政行为是否合法进行审查，不审查抽象行政行为，一般也不对具体行政行为是否合理进行审查。

##### （三）具体行政行为不因诉讼而停止执行原则

诉讼期间，一般不停止具体行政行为的执行。

##### （四）不适用调解原则

人民法院审理行政案件，不适用调解（但赔偿诉讼可以适用调解）。

##### （五）被告负举证责任原则

被告（行政机关）应当提供作出该具体行政行为的证据和所依据的规范性文件。

#### 1. 证据的种类

证据包括：书证、物证、视听资料、电子数据、证人证言、当事人的陈述、鉴定意见、勘验笔录、现场笔录等。

#### 2. 举证责任

（1）由被告方承担举证责任，即被告需提供事实依据和法律依据来证明自己的行政行为是合法的。在诉讼过程中，被告及其诉讼代理人不得自行向原告、第三人和证人收集证据。

##### （2）原告的举证责任

①在起诉被告不履行法定职责的案件中，原告应提供其向被告提出申请的证据。

②在行政赔偿、补偿的案件中，原告应对行政行为造成的损害提供证据。

##### （六）司法变更权有限原则

只有当行政处罚显示公正的，人民法院有权予以变更。

#### 【经典真题 1】（单选题）（2016 年山西）

乘客甲举报出租车司机乙违规收取车费，县交通运输局调查后，对乙作出罚款处罚。乙不服，遂提起行政诉讼。本案中，承担主要举证责任的是（ ）

A. 甲

B. 乙

C. 县交通管理局

D. 人民法院

【经典真题 2】（单选题）（2018 年甘肃）

若张某起诉管委会不作为，对哪一事项具有举证责任（ ）

A. 张某考上大学的事实

B. 市政府发布政策文件的事实

C. 张某提出申请的事实

D. 管委会未给予答复的事实

【经典真题 3】（单选题）（2015 年重庆）

下列行政诉讼法基本原则的表述，错误的是（ ）

A. 对具体行政行为的合法性进行审查

B. 起诉不停止具体行政行为执行

C. 适用调解原则

D. 被告负主要举证责任

### 三、受案范围

1. 只包括具体行政行为。

2. 不包括：抽象行政行为，法律规定行政终局裁决，内部行政行为，行政调解，行政指导，国家行为，刑事侦查。

【经典真题 1】（单选题）（2016 年河北）

下列选项中，属于行政诉讼受案范围的是（ ）

A. 司法拘留

B. 治安拘留

C. 刑事拘留

D. 拘役

【经典真题 2】（单选题）（2015 年江西）

根据《行政诉讼法》的规定，下列不属于人民法院受理行政诉讼案件范围的是（ ）

A. 认为行政机关的任免决定不符合民意的

B. 申请行政机关履行保护人身权、财产权等合法权益的法定职责，行政机关拒绝履行或者不予答复的

C. 认为行政机关侵犯其经营自主权或者农村土地承包经营权、农村土地经营权的

D. 认为行政机关滥用行政权力排除或者限制竞争的

### 四、诉讼当事人

#### （一）原告

1. 公民本人，若死亡或被限制人身自由，其近亲属可以以自己的名义提起诉讼。

2. 法人本身，若终止，承受其权利的法人或者其他组织。

#### （二）被告

1. 一般情况：与行政复议被申请人的确定相同，都是看行政主体标准。

2. 特殊情况：经复议后起诉的，有以下三种情形。

|       |               |
|-------|---------------|
| 复议维持  | 原机关、复议机关为共同被告 |
| 复议改变  | 复议机关为被告       |
| 复议不作为 | 原告对谁不服谁就是被告   |

【经典真题】（单选题）（2017 年江苏）

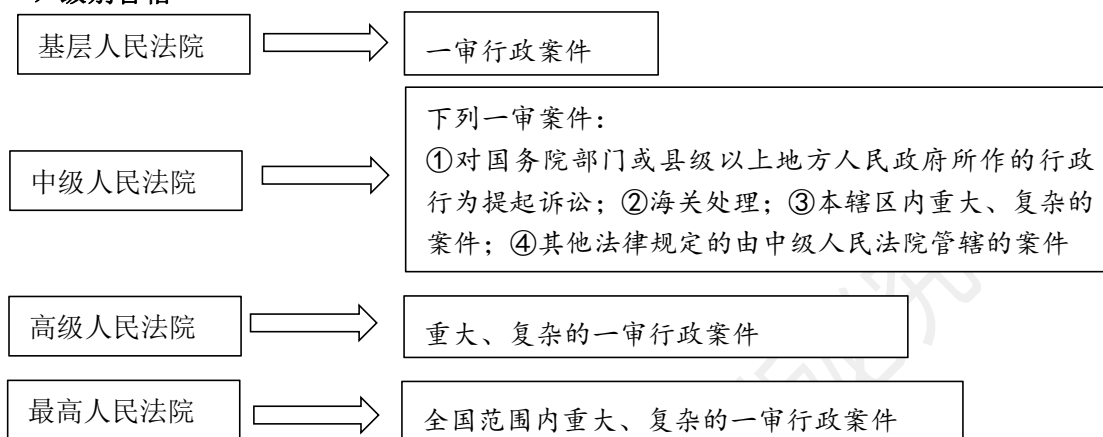
行政诉讼是个人、法人或其他组织认为行政主体以及法律法规授权的组织作出的行政行为侵犯其合法权益

而向法院提起的诉讼。下列属于行政诉讼的是（ ）

- A. 金某起诉村经济合作社，确认其集体经济组织成员身份，并享受相关待遇
- B. 某街道因居民不履行拆迁补偿协议，向法院提起诉讼
- C. 赵某不服交警对其违法停车罚款 50 元、记 3 分的处罚行为，向法院提起诉讼
- D. 钱某认为某行政机关行政不作为侵犯了他的权利，向纪检部门举报

## 五、管辖

### （一）级别管辖



### （二）地域管辖

|        |                                                         |                                         |
|--------|---------------------------------------------------------|-----------------------------------------|
| 一般地域管辖 | 由最初作出行政行为的行政机关所在地人民法院管辖                                 |                                         |
| 特殊地域管辖 | 限制人身自由的案件                                               | 由被告所在地或者原告所在地人民法院管辖                     |
|        | 经过行政复议的案件                                               | （1）由复议机关所在地人民法院管辖<br>（2）由原行政机关所在地人民法院管辖 |
|        | 不动产有关案件                                                 | 由不动产所在地人民法院管辖                           |
| 共同管辖   | （1）多个法院都有管辖权，原告可以选择其中一个<br>（2）原告向多个有管辖权的法院起诉，由最先立案的法院管辖 |                                         |

### （三）裁定管辖

#### 1. 移送管辖

受诉法院发现受理的案件不属于本院管辖的，应当移送有管辖权的法院，受移送的法院应当受理。

#### 2. 指定管辖

- （1）由于特殊原因有管辖权的法院不能行使管辖权的，由上级法院指定管辖。
- （2）法院之间发生管辖权争议而又协商不成的，报它们的共同上级法院指定。

【经典真题 1】（判断题）（2017 年兰州）

以县政府为被告的一审行政诉讼由基层人民法院管辖。（ ）

【经典真题 2】（单选题）（2018 年山西）

甲市发生一起特大交通事故，肇事车辆逃逸，一日，乙市公安局发现，在该市跑运输的吴某所开车辆有重大嫌疑、遂将该车扣押，后将该车移交给甲市公安局，吴某对乙市的公安局的扣押行为不服欲提起行政诉讼，吴某的户籍所在地为丙市，对此案有管辖权的是（ ）

- A. 甲市法院
- B. 乙市法院

C. 丙市法院

D. 甲、乙、丙三市法院

## 六、与行政复议的主要区别

|         | 行政诉讼                | 行政复议                      |
|---------|---------------------|---------------------------|
| 解决争议的性质 | 司法行为                | 行政行为                      |
| 受理原则    | 诉讼期间不得复议            | 复议期间不得上诉                  |
| 审理制度    | 二审终审制               | 一级复议制                     |
| 受理机关    | 法院                  | 行政机关                      |
| 审查范围    | 法院只能对行政主体行为的合法性进行审查 | 复议机关可以对行政主体行为的合法性和适当性进行审查 |

**注意：**行政复议与行政诉讼是两种不同性质的监督，且各有所长，不能互相取代。因此，现代国家一般都同时创设这两种制度。在具体的制度设计上，或将行政复议作为行政诉讼的前置阶段；或由当事人选择救济途径，或在当事人选择复议救济途径之后，仍允许其提起行政诉讼。



### 专题小结