

电子科技大学  
2004 年攻读硕士学位研究生入学试题  
考试科目：436 行政法与行政诉讼法

一、名词解释（每个 5 分，共 25 分）

1. 行政法
2. 行政法律关系 3. 行政主体资格。
4. 行政强制执行
5. 行政复议

二、不定项选择（每题 2 分，共 20 分）

1. 行政法制监督的对象\_\_\_\_。  
A. 行政主体 B. 行政相对人 C. 国家公务员 D. 人民法院
2. 下列法律文件是我国 20 世纪 90 年代颁布的\_\_\_\_。  
A. 中华人民共和国行政诉讼法 B. 中华人民共和国行政监察法  
C. 中华人民共和国行政处罚法 D. 中华人民共和国行政许可法
3. 在 82 宪法颁行之后，现行《行政诉讼法》颁布之前，人民法院审理行政案件的主要依据是\_\_\_\_。  
A. 《民事诉讼法（试行）》 B. 宪法 C. 刑事诉讼法 D. 法院内部的规定
4. 行政主体资格的取得必须符合\_\_\_\_、法定的人员、机构编制以及相应的办公条件等相关规定。  
A. 依法成立 B. 法定的职权 C. 独立的行政经费 D. 必要的公告程序
5. 按照行政职权的法律约束程度可将行政职权分为\_\_\_\_。  
A. 行政裁判权 B. 羁束行政职权 C. 行政决定权 D. 自由裁量行政职权
6. \_\_\_\_文件可以是公民认为行政机关的具体行政行为的依据不合法时，在对具体行政行为申请行政复议时，可以一并向行政复议机关提出审查申请。  
A. 国家国土部门的有关规定 B. 国务院有关规定  
C. 县级以上人民政府的有关规定 D. 省人民政府的有关规定
7. 行政复议的原则包含了合法原则以及\_\_\_\_原则。  
A. 合理原则 B. 公正原则 C. 公开原则 D. 便民原则
8. \_\_\_\_案件不属于人民法院受理的行政案件的范围。  
A. 知识产权纠纷案 B. 土地侵权案 C. 人事争议案 D. 不服行政处罚案
9. 行政诉讼法所确定的地域管辖分为一般地域管辖和特殊地域管辖，特殊地域管辖又分  
A. 级别管辖 B. 专属管辖 C. 普通管辖 D. 共同管辖
10. 有权追究行政责任的组织是\_\_\_\_。  
A. 国家权力机关 B. 新闻单位 C. 国家行政机关 D. 人民检察院

三、判断题（正确打√，错误打×，并写出正确答案，每小题 5 分，共 30 分）

1. 行政法规的存在使行政法律关系的产生、变更、消灭成了现实（ ）
2. 行政职权的拥有只能是国家的法律、法规直接规定而产生的。（ ）
3. 行政奖励是法定行为，因行政奖励行为发生的争议可以提请行政诉讼。（ ）
4. 一级市场的土地有偿出让合同纠纷可由人民法院按民事诉讼规则处理。（ ）
5. 行政复议程序中，申请人申请期间一般为 60 天。（ ）

6. 调解原则不适用于行政诉讼，故而在行政赔偿诉讼中不适用调解。（ ）

四、简答题（每题 10 分，共 30 分）

1. 简答英国、法国、美国、日本行政法学家对滥用职权的理解。
2. 简述西方主要国家行政法基本原则的内容。
3. 简述行政程序的涵义及意义。

五、论述题（20 分）

论行政法制监督的主要类型及其特点。

六、辨析题（25 分）

某省人民政府所属的某一工作部门在行政执法过程中，发现该省人大于今年颁布并施行的一个地方性法规与国务院某一部门于两年前制定的行政规章，对同一事项的规定不一致，便向省政府法制办请示：该使用哪个规定为好？

省政府法制办的个别同志在讨论中有三种意见：一种认为，应优先适用国务院的部门规章，因为地方服从中央；另一种认为，应优先适用我省的地方性法规，因为“法律、法规”优于“规章”；最后一种也认为应优先适用地方性法规，但理由是基于后法优于前法，即因为我省的地方性法规的制定时间比国务院部门规章的制定时间要近。

请问：

1. 行政法的法律渊源有哪些？（5 分）
2. 从本案可见依法行政的重要性，请论述行政依据的效力等级以及适用原则。（15 分）
3. 本案应当如何处理？（5 分）

## 《行政法与行政诉讼法》标准答案及评分标准

### 一、名词解释（每个 5 分，共 25 分）

#### 1. 行政法

行政法是法的一个独立部门（2 分），是调整因行政主体行使行政职权而产生的特定；会关系的法律规范的总称（3 分）。

#### 2 行政法律关系

即行政主体与行政主体之间（1 分）、行政主体与其组成机构（1 分）及公务员之间（1 分）、行政主体与行政相对人之间（1 分），因行政主体行使行政职权而形成的权利义务关系。

#### （1 分） 3. 行政主体资格

是行政机关和有关组织以独立法律地位（2 分）与管理者的身份参加行政法律关系时所应具备的条件。（3 分）

#### 4. 行政强制执行

是指在行政法律关系中，行政相对人不履行其应履行的法定义务时，行政机关或人民法院依法采取行政强制措施（2 分），迫使其履行义务（1 分），或者达到与履行义务相同状态的活动（2 分）。

#### 5. 行政复议

是指公民、法人或者其他组织认为行政机关的具体行政行为侵犯其合法权益，依法向一上级行政机关提出申请，由受理申请的行政机关对具体行政行为依法进行审查（2 分）并作出处理决定的活动（3 分）。

### 二、不定项选择（每题 2 分，共 20 分）

1. AC 2. BC 3. A 4. ABCD 5. BD 6. ACD 7. BCD 8. C 9. BD 10. AC

### 三、判断题（正确打√，错误打×，并写出正确答案，每小题 5 分，共 30 分）

#### 1. (×) (2 分)

行政法规的存在为行政法律关系的产生、变更和消灭提供了可能，而不是现实条件。（3 分）

#### 2. (×) (2 分)

行政职权也可以由有权机关的决定而赋予行政机关或其他组织拥有非固有行政职权。（3 分）

#### 3. (√) (5 分)

#### 4. (×) (2 分)

该合同是国家对土地有效管理的重要方式，属于行政合同，则应当以行政诉讼规则处理此纠纷。（3 分）

#### 5. (√) (5 分)

#### 6. (×) (2 分)

《行政诉讼法》第 67 条规定“赔偿诉讼可以适用调解”。（3 分）

### 四、简答题（每题 10 分，共 30 分）

（一）简答英国、法国、美国、日本行政法学家对滥用职权的理解。

答：

1. 滥用职权的含义在英国是越权的一种形式，具有以下三种形式：（1）不符合法律规定的目的；（2）不相关的考虑；（3）不合理的决定（3 分）

2. 法国滥用职权是指行政机关的决定，虽然在其职权范围内，但不符合法律授予这种职权的目的，其表现形式有以下三种：

（1）行政机关行使权力的目的不是出于公共利益，而是出于私人利益或所属团体利益；

（2）行政机关行使权力的目的符合公共利益，但不符合法律授予这种权力的特殊目的；

(3) 程序滥用 (3 分)

3. 在美国, 滥用职权被定义为滥用自由裁量权, 而滥用自由裁量权是指不合理地使用自由裁量权, 它包括:

(1) 不正当的目的; (2) 错误的和不相关的原因; (3) 错误的法律或事实依据; (4) 遗忘了其他有关事项; (5) 不作为或迟延; (6) 背离了既定的判例或习惯 (3 分)

4. 在日本, 滥用职权就是“裁量滥用”, 即违背授予裁量的法规目的的情况, 表现为行政行为缺乏事实基础, 恣意专断, 考虑不必要的其他情况及违反平等原则等。(1 分)

(二) 简述西方主要国家行政法基本原则的内容。

答:

1. 在英国, 行政法与宪法的关系极为密切, 长期以来人们把行政法看成是动态的宪法。英国的行政法原则以宪法原则为基础, 从议会主权和法治两大宪法原则发展出了越权无效和自然公正这两大行政法基本原则。(2 分)

2. 在美国, 从理论上讲, 联邦主义, 分权主义与法治主义三大原则为其宪法与行政法共同尊奉的基本原则, 但法治原则所包含的基本权利原则与正当程序原则则更直接地为行政法所尊奉。(2 分)

3. 在法国, 行政法治(或称为“行政合法主义”)被认为是行政法的基本原则。它是山行政法院在长期的行政审判过程中通过一系列行政判例而形成的。行政法治原则大致包括三个方面的内容: 一是行政主体作出行政行为必须有法律依据; 二是行政主体作出的行政行为必须符合法律规定的行政要求; 三是行政主体必须以內己的行为保证法律的实施。(2 分)

4. 在德国, 行政法的基本原则山行政合法性原则和行政合理性原则构成。合法性原则要求行政主体在行政活动中必须坚持法律至上的原则, 其行政行为必须符合法律所规定的要件合理性原则包括适当原则、必要原则和比例等三方面的主要内容。(2 分)

5. 在日本, 法治行政通常被认为是其行政法的基本原则。包含三个原则: 一是奉行法律保留原则; 二是奉行法律优先原则; 三是奉行司法救济原则。(2 分)

(三) 简述行政程序的涵义及意义

答:

1. 行政程序的涵义

(1) 行政程序是行政权的运转过程 (1 分)

(2) 行政程序是行政权运转的动态过程 (1 分)

(3) 行政程序具有形式性 (1 分)

(4) 行政程序具有参与性 (1 分)

(5) 行政程序具有法定性 (1 分)

2. 行政程序的意义

(1) 行政程序可以确保行政权的有效行使 (1 分)

(2) 通过行政相对人的民主参与, 扩大公民行使参政权途径, 确保公民民主权利实现 (2 分)

(3) 从程序上保证行政相对人的合法权益 (1 分)

(4) 提高行政效率 (1 分)

五、论述题 (20 分)

论行政法制监督的主要类型及其特点。

答:

1. 执政党的监督 (3 分)



监督的内容包括对行政活动合法性、合理性的监督以及对国家行政机关工作人员遵纪守法的监督。

## 2. 权利机关的监督（6分）

监督的内容和方式是：（1）通过听取和审查同级人民政府的工作报告对行政进行监督；（2）通过审查和批准本行政区域内国民经济和社会发展规划及执行情况的报告对行政进行监督；（3）通过审查和批准国家预算和预算执行情况的报告对行政进行监督；（4）通过撤销本级行政机关发布的不适当的法规、规章、命令和决议对行政进行监督；（5）通过行使对各级人民政府组成人员的人事任免权对行政进行监督；（6）通过人民代表行使质询权对行政进行监督；（7）通过组织特定问题调查委员会以及组织执法检查的方式对行政进行监督；（8）通过组织人民代表视察工作和办理人民来信来访的方式对行政进行监督。

## 3. 司法机关的监督（6分）

途径有：（1）通过对判国案、分裂国家案以及严重破坏国家的政策、法律、法令、政令统一实施的重大犯罪案件行使检察权的方式对行政进行监督；（2）通过对涉及国家行政机关工作人员违反职责的刑事案件进行侦察和提起公诉的方式对行政进行监督；（3）通过对公安机关

## 4. 公民与社会组织的监督（5分）

公民个人的监督是指公民有权对国家行政机关及工作人员的活动提出批评和建议、申诉、控告、检举和揭发。

社会组织监督的形式包括：一是民主党派、人民团体等通过人民政协对行政机关及其工作人员进行监督；二是新闻单位对行政进行的舆论监督。

## 六、辨析题（25分）

### 1. 行政法的法律渊源有哪些？（5分）

答：行政法的法律渊源有：

- （1）宪法；（2）法律；（3）行政法规；（4）地方性法规；（5）自治条例和单行条例；（6）行政规章；（7）有权法律解释；（8）条约和协定

### 2. 从本案可见依法行政的重要性，请论述行政依据的效力等级以及适用原则。（15分）

答：效力等级：（5分）

- （1）宪法>法律、行政法规、地方性法规、自治条例和单行条例、规章
- （2）法律>行政法规>地方性法规
- （3）地方性法规>本级及下级人民政府的规章
- （4）省级人民政府规章>本辖区内较大市人民政府规章

适用原则：（10分）

- （1）高法优于低法
- （2）变通法优于被变通法
- （3）后法优于前法
- （4）特别法优于一般法
- （5）行为地法优于人地法

### 3. 本案应当如何处理？（5分）

答：以《立法法》第86条的规定解决，其内容是：报请国务院提出意见，国务院认为应当适用地方性法规的，应当决定在该地方适用地方性法规的规定；认为应当适用部门规章的，应当提请全国人民代表大会常务委员会裁决。