

试卷代号:1242

座位号

中央广播电视大学 2009—2010 学年度第一学期“开放本科”期末考试

行政法学(2) 试题

2010 年 1 月

| 题号 | 一 | 二 | 三 | 四 | 五 | 六 | 总分 |
|----|---|---|---|---|---|---|----|
| 分数 | | | | | | | |

| 得分 | 评卷人 |
|----|-----|
| | |

一、单项选择题(从下列每小题的四个选项中,选出一个正确答案,每小题 1 分,共 10 分)

1. 行政指导制度最典型且影响最大的国家是()。
A. 英国
B. 中国
C. 德国
D. 日本
2. 行政指导对于相对方而言的后果是()。
A. 不具有法律强制力
B. 具有法律强制力
C. 部分具有法律强制力
D. 无法律意义
3. 作出行政行为所遵循的法定方式和步骤,统称为()。
A. 行政程序
B. 行政程序法
C. 行政方式
D. 行政制度
4. 行政程序所规范的核心对象是()。
A. 立法机关的行为
B. 行政主体的行为
C. 复议机关的行为
D. 司法机关的行为

5. 属于规定内部行政程序的规范性文件是()。
- A. 《治安管理处罚法》
 - B. 《国家行政机关公文处理办法》
 - C. 《土地管理法》
 - D. 《税收征收管理法》
6. 关于行政不当的表述,错误的是()。
- A. 行政不当不构成行政违法
 - B. 行政不当只针对裁量行为
 - C. 行政不当针对羁束行为和裁量行为
 - D. 行政不当一般只限于引起补救性行政责任
7. 公务员的违法行政,造成损害的,承担赔偿责任的是()。
- A. 该公务员本人
 - B. 该公务员的领导
 - C. 上级行政机关
 - D. 该公务员所属行政机关
8. 根据《国家赔偿法》的规定,我国国家赔偿的费用由()。
- A. 各机关自筹
 - B. 各级政府财政列支
 - C. 国家设立国家赔偿专项资金
 - D. 各赔偿义务机关使用的资金中支付
9. 下列行为中,不可被提起行政诉讼的有()。
- A. 罚款
 - B. 没收
 - C. 国防行为
 - D. 强行摊派
10. 行政诉讼中,人民法院审理行政案件,可以参照()。
- A. 法律
 - B. 行政法规
 - C. 地方性法规
 - D. 规章

| | |
|-----|-----|
| 得 分 | 评卷人 |
| | |

二、多项选择题(每小题 2 分,共 16 分。每小题备选答案中,有两项或两项以上的正确答案,请将正确答案的序号填在括号内,多选、少选或错选均不得分)

1. 下列有关行政指导说法正确的有()。
 - A. 行政指导适用的范围极其广泛,其方法多样。
 - B. 行政指导属于“积极行政”的范畴。
 - C. 行政指导是符合现代法治原则的一种具有行政活动性质的行为,是对传统上依法行政原则的一种必要补充。
 - D. 行政指导是不直接产生法律后果的行为
2. 下列属于促进性行政指导的是()。
 - A. 抑制物价飞涨
 - B. 不予批准违章建筑
 - C. 职业指导
 - D. 农业经营指导
3. 下列属于内部行政程序的是()。
 - A. 行政系统内各部门公文办公程序
 - B. 公安机关进行治安处罚的程序
 - C. 行政首长签署程序
 - D. 税务机关调查偷税、漏税的程序
4. 下列哪些属于行政违法的特征()。
 - A. 主体是国家行政机关及其工作人员
 - B. 是违反行政法律规范的行为
 - C. 是未构成犯罪的违法行为
 - D. 法律后果是承担民事法律责任和刑事法律责任
5. 行政复议的特点主要有()。
 - A. 行政性
 - B. 职权性
 - C. 监督性
 - D. 救济性

6. 可能成为行政诉讼被告的有()。
- A. 作出具体行政行为的行政机关 B. 复议机关
- C. 行政机关的工作人员 D. 被授权的组织
7. 行政诉讼具有不同于其他诉讼活动的特殊原则,这些原则是()。
- A. 不适用调解原则 B. 司法变更权有限原则
- C. 被告负举证责任原则 D. 人民法院特定主管原则
8. 根据《行政诉讼法》的规定,人民法院对具体行政行为进行审查后,可能作出的一审判决有()。
- A. 维持判决 B. 撤销判决
- C. 履行判决 D. 变更判决

| | |
|-----|-----|
| 得 分 | 评卷人 |
| | |

三、填空题(每空 1 分,共 10 分)

1. 依行政指导有无法律根据为标准分为: _____
 _____ 的行政指导和 _____
 _____ 的行政指导。
2. 外国人承担行政责任的特殊方式有限期离境、_____、_____
 等。
3. 国家赔偿是由_____承担的法律责任。
4. 根据我国《国家赔偿法》的规定,原则上侵权行为主体主要包括两类:
 _____和_____。
5. 按照《行政复议法》的规定,公民、法人或者其他组织对行政机关的具体行政行为不服,申请复议的,作出 _____ 的行政机关是被申请人。法律、法规授权的组织作出具体行政行为的,该 _____ 是被申请人;行政机关委托的组织作出具体行政行为的, _____ 是被申请人。

| | |
|-----|-----|
| 得 分 | 评卷人 |
| | |

四、名词解释(每小题 4 分,共 20 分)

1. 行政指导
2. 行政违法
3. 行政赔偿
4. 一级复议原则
5. 司法审查

| | |
|-----|-----|
| 得 分 | 评卷人 |
| | |

五、简答题(每小题 10 分,共 30 分)

1. 行政程序法的基本原则有哪些?
2. 公务员承担行政责任的具体方式有哪些?
3. 简述司法审查中的合法性审查标准。

| | |
|-----|-----|
| 得 分 | 评卷人 |
| | |

六、案例分析(共 14 分)

案情介绍: 张某一日下班途经一菜市场前去买菜, 张某在陈某处买了 2.5 斤藕, 拿到手里掂量觉得斤两不够, 拿到其他几家卖菜的秤上一称, 发现所买的菜才 2 斤重。张某于是与陈某争执起来, 陈某拒不承认其有缺斤少两的行为, 并说张某如果买不起菜就别买。张某听后, 一怒之下拿起陈某的秤向陈某身上砸去, 将陈某的腰部砸伤。西城公安分局经审查, 对张某作出拘留 7 天的行政处罚决定。张某不服, 向上一级公安机关申请复议, 复议机关裁决维持原处罚决定。张某于是向人民法院提起行政诉讼, 张某家人为张某提供了担保, 并缴纳了保证金, 西城公安分局暂时停止对张某拘留的执行。

请问:

- (1) 原则上, 在行政诉讼期间, 能否停止具体行政行为的执行? 有无例外情况? 有哪几种例外情况?
- (2) 西城公安分局暂时停止对张某拘留的执行是否合法? 为什么?

试卷代号:1242

中央广播电视大学 2009—2010 学年度第一学期“开放本科”期末考试

行政法学(2) 试题答案及评分标准

(供参考)

2010 年 1 月

一、单项选择题(从下列每小题的四个选项中,选出一个正确的,每小题 1 分,共 10 分)

- | | | | | |
|------|------|------|------|-------|
| 1. D | 2. A | 3. A | 4. B | 5. B |
| 6. C | 7. D | 8. B | 9. C | 10. D |

二、多项选择题(每小题 2 分,共 16 分。每小题备选答案中,有两项或两项以上的正确答案,请将正确答案的序号填在括号内,多选、少选或错选均不得分)

- | | | | | |
|---------|---------|---------|--------|---------|
| 1. ABCD | 2. CD | 3. AC | 4. ABC | 5. ABCD |
| 6. ABD | 7. ABCD | 8. ABCD | | |

三、填空题(每空 1 分,共 10 分)

1. 有具体法律根据或有法律根据 无具体法律根据或无法律根据
2. 驱逐出境 禁止入境
3. 国家
4. 国家机关 国家机关工作人员
5. 具体行政行为 组织(或授权的组织) 委托的行政机关

四、名词解释(每小题 4 分,共 20 分)

1. 行政指导是指行政主体在其职责、任务或其所管辖的事务范围内,为适应复杂多变的经济和社会生活的需要,基于国家的法律、法规和政策,在行政相对方的同意和协助下,适时灵活地采取非强制的手段,以有效的实现一定的行政目的,不直接产生法律效果的行为。

2. 行政违法是指行政法律关系主体违反行政法律规范所规定的义务,侵害受法律保护的行政关系,对社会造成一定程度的危害,尚未构成犯罪的行为。

3. 行政赔偿是指行政机关及其工作人员在行使职权过程中违法侵犯公民、法人或其他组织的合法权益并造成损害,国家对此承担的赔偿责任。

4. 一级复议原则是指对具体行政行为的复议,以上一级国家行政机关的复议决定为终局决定,复议决定书下达后,行政相对方不得再向上级国家行政机关要求复议。

5. 司法审查是国家通过司法机关对其他国家机关行使国家权力的活动进行检查监督,纠正违法活动,并对其给公民、法人、其他组织合法权益造成的损害给予相应补救的法律制度。

五、简答题(每小题 10 分,共 30 分)

1. 行政程序法的基本原则主要有:

(1)程序公正的原则,要求行政主体在实施行政行为的过程中,必须在程序上平等对待各方当事人,排除各种可能导致不平等或者不公正的因素。(4分)

(2)相对人参与的原则,是指行政相对人在程序上有了解并被告知有关自己权益的行政行为的权利。(3分)

(3)效率原则,是指行政程序的设立与采取应有利于行政效率的实现。(3分)

2. 公务员承担行政责任的具体方式有:

(1)接受批评教育。批评教育的形式主要有通报批评和狭义的批评教育两种。(3分)

(2)承担赔偿责任的责任(被追偿)。是兼有惩罚性和补救性的责任承担方式。公务员并不直接向受害的行政相对方赔偿,而是先由行政机关承担赔偿责任,再根据求偿权向有故意或重大过失的公务员追偿已赔偿的款项的部分或者全部。(4分)

(3)接受行政处分。行政处分是公务员承担违法行政责任的主要形式,是国家行政机关依照行政隶属关系对违法失职的公务员给予的惩戒措施。(3分)

3. 司法审查中的合法性审查标准主要有:

主要证据是否确凿、充分;(2分)

适用法律、法规是否正确;(2分)

是否符合法定程序;(2分)

是否超越职权;(2分)

是否不履行、拖延履行法定职责。(2分)

六、案例分析(共 14 分)

参考答案:

(1)原则上,在行政诉讼期间,不能停止具体行政行为的执行。(2分)有例外情况。(2分)按照《行政诉讼法》第 44 条的规定,诉讼期间,不停止具体行政行为的执行。但有下列情形之一的,停止具体行政行为的执行:①被告认为需要停止执行的;②原告申请停止执行,人民法院认为该具体行政行为的执行会造成难以弥补的损失,并且停止执行不损害社会公共利益,裁定停止执行的;③法律、法规规定停止执行的。(4分)

(2)合法。(2分)因为它是根据《行政诉讼法》第 44 条的第 3 项例外规定作出的。(2分)《治安管理处罚法》第 107 条规定,被处罚人不服行政拘留处罚决定,申请行政复议、提起行政诉讼的,可以向公安机关提出暂缓执行行政拘留的申请。公安机关认为暂缓执行行政拘留不致发生社会危险的,由被处罚人或者其近亲属提出符合本法第 108 条规定条件的担保人,或者按每日行政拘留 200 元的标准交纳保证金,行政拘留的处罚决定暂缓执行。本案中,张某的家人交纳了保证金,经公安机关批准后,就可以暂时停止执行对张某的拘留。(2分)