

国家开放大学(中央广播电视大学)2018 年春季学期“开放专科”期末考试

行政法与行政诉讼法 试题

2018 年 7 月

题 号	一	二	三	四	五	六	总 分
分 数							

得 分	评卷人

一、选择题(共 20 分)

(一)单项选择题(每小题只有一项答案正确,请将正确答案的序号填在括号内。每小题 1 分,共 10 分)

1. 下列案件中属于行政诉讼受案范围的是( )。
- A. 因人民政府对某工作人员的开除决定引起的纠纷

B. 因政府制定关于植树造林的规范性文件引起的纠纷

C. 因某国家机关对其内部某公务员的降职决定引起的纠纷

D. 因人民政府责令某企业停产治理环境污染的决定引起的纠纷
2. 行政主体不明确或者明显超越相应职权的行政行为,属于( )。
- A. 有效的行政行为

B. 无效的行政行为

C. 可撤销的行政行为

D. 可废止的行政行为
3. 下列说法中不正确的是( )。
- A. 在我国,乡(镇)人民政府是最基层的人民政府,领导和管理所辖行政区域内的行政事务

B. 派出机关是指由地方县级以上人民政府经有权机关批准,在一定区域内设立的,不是一级人民政府

C. 乡(镇)人民政府内部只设办事机构,不设职能部门

D. 在我国,居委会是最基层的人民政府
4. 工商行政管理机关颁发营业执照,属于行使( )。
- A. 行政处置权

B. 行政合同的签订权

C. 行政许可权

D. 行政确认权

5. 除当场作出行政许可决定的外,一般情况下行政机关应当自受理行政许可申请之日起( )日内作出行政许可决定。

- A. 15
- B. 20
- C. 30
- D. 60

6. 某行政机关违法作出没收公民张某的录像机的决定,张某气愤之极而砸毁了自己的录像机。对此,( )。

- A. 国家承担行政赔偿责任
- B. 国家承担部分行政赔偿责任
- C. 国家承担大部分行政赔偿责任
- D. 国家不承担行政赔偿责任

7. 依据《行政处罚法》的规定,行政处罚一般由( )的县级以上地方人民政府具有行政处罚权的行政机关管辖。

- A. 地方人民政府所在地
- B. 行政机关所在地
- C. 行政相对人住所地
- D. 违法行为发生地

8. 根据《行政诉讼法》的规定,经复议的案件,复议机关改变原行政行为的,被告是( )。

- A. 复议机关
- B. 由上级行政机关指定
- C. 由原告认定
- D. 作出原行政行为的行政机关

9. 行政复议机关应当自受理申请之日起六十日内作出( )。

- A. 行政复议判决
- B. 行政复议决定
- C. 行政复议裁定
- D. 行政复议仲裁

10. 根据《行政诉讼法》的规定,行政处罚明显不当,或者其他行政行为涉及对款额的确定、认定确有错误的,人民法院可以判决( )。

- A. 变更
- B. 无效
- C. 撤销
- D. 确认

(二)多项选择题(每小题有两个或者两个以上的正确答案,请将正确答案的序号填在括号内。每小题 2 分,共 10 分)

11. 下列关于行政法律关系的表述中,正确的有( )。

- A. 行政法律关系属于法律关系
- B. 行政法律关系由国家强制力作保障
- C. 行政法律关系以行政关系为基础
- D. 行政法律关系等同于行政关系

12. 人民法院公开审理行政案件,但( )除外。

- A. 当事人要求不公开的
- B. 涉及个人隐私的
- C. 涉及国家秘密的
- D. 法律另有规定的

13. 国家机关行使追偿权,必须具备的条件是( )。
- A. 行政机关的工作人员已经向受损失的公民、法人或者其他社会组织支付了赔偿金、返还了财产或恢复了原状
  - B. 赔偿义务机关已经向受损失的公民、法人或者其他社会组织支付了赔偿金、返还了财产或恢复了原状
  - C. 公民、法人或者其他组织已经提出行政赔偿的请求
  - D. 行政机关工作人员及受委托的组织或个人对加害行为有故意或重大过失
14. 行政赔偿的方式有( )。
- A. 返还财产
  - B. 恢复名誉
  - C. 恢复原状
  - D. 支付赔偿金
15. 根据《行政许可法》规定,下列事项中可以设定行政许可的是( )。
- A. 直接涉及国家安全、公共安全、经济宏观调控、生态环境保护以及直接关系人身健康、生命财产安全等特定活动,需要按照法定条件予以批准的事项
  - B. 有限自然资源开发利用、公共资源配置以及直接关系公共利益的特定行业的市场准入等,需要赋予特定权利的事项
  - C. 提供公众服务并且直接关系公共利益的职业、行业,需要确定具备特殊信誉、特殊条件或者特殊技能等资格、资质的事项
  - D. 企业或者其他组织的设立等,需要确定主体资格的事项

得 分	评卷人

二、填空题(每空格 1 分,共 10 分)

16. 行政法律关系的客体包括\_\_\_\_\_、\_\_\_\_\_和\_\_\_\_\_。
17. 行政职权一般依其来源可分为两大类:一类是\_\_\_\_\_;另一类是\_\_\_\_\_。
18. 行政行为通常具有的法律效力包括\_\_\_\_\_、确定力、\_\_\_\_\_和执行力。
19. \_\_\_\_\_是指因情况紧急,为了达到预期的行政目的,行政主体不以相对方不履行义务为前提,即对相对方的人身自由和财产予以强制的活动或制度。
20. 对限制人身自由的行政强制措施不服提起的诉讼,由\_\_\_\_\_所在地或者\_\_\_\_\_所在地人民法院管辖。

得 分	评卷人

三、名词解释(每小题 5 分,共 20 分)

- 21. 行政许可
- 22. 行政主体
- 23. 行政不当
- 24. 行政赔偿

得 分	评卷人

四、简答题(每小题 10 分,共 20 分)

- 25. 简述行政合法性原则的基本要求。
- 26. 简述行政许可的基本原则。

得 分	评卷人

五、论述题(15 分)

- 27. 论述行政责任的概念及构成要件。

得 分	评卷人

六、案例分析题(15 分)

28. 案情介绍:2015 年 3 月 2 日晚,王某的儿子甲在饭店就餐时与店主发生纠纷。当时其所在警区的执勤人员、某市公安局的工作人员杨某去制止,并带甲到值班室处理,甲不听劝阻,杨某遂对甲拳打脚踢,并用手铐击中甲的头部导致其不久死亡。同年 3 月 16 日,杨某被依法逮捕,在刑事诉讼过程中,王某提出附带民事赔偿诉讼,后该市中级人民法院以故意伤害罪判处杨某有期徒刑,并赔偿附带民事诉讼原告人王某 1 万元。王某认为杨某是在执行公务过程中致其子死亡的,于是又向人民法院提起行政赔偿诉讼。

问题:

- (1)本案杨某实施的致害行为属于个人行为还是公务行为? 理由何在?
- (2)本案应由谁承担行政赔偿责任,为什么?
- (3)王某刑事附带民事诉讼结束后,是否还可以提出行政赔偿诉讼? 理由是什么?

试卷代号:2110

国家开放大学(中央广播电视大学)2018 年春季学期“开放专科”期末考试

行政法与行政诉讼法 试题答案及评分标准

(供参考)

2018 年 7 月

一、选择题(共 20 分)

(一)单项选择题(每小题只有一项答案正确,请将正确答案的序号填在括号内。每小题 1 分,共 10 分)

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

(二)多项选择题(每小题有两个或者两个以上的正确答案,请将正确答案的序号填在括号内。每小题 2 分,共 10 分)

- |         |         |        |          |          |
|---------|---------|--------|----------|----------|
| 11. ABC | 12. BCD | 13. BD | 14. ABCD | 15. ABCD |
|---------|---------|--------|----------|----------|

二、填空题(每空格 1 分,共 10 分)

16. 物      行为      精神财富
17. 固有职权      授予职权
18. 公定力      拘束力
19. 即时强制
20. 被告      原告

三、名词解释(每小题 5 分,共 20 分)

21. 行政许可:是指行政主体根据行政相对方的申请,经依法审查,通过颁发许可证、执照等形式,赋予或确认行政相对方从事某种活动的法律资格或法律权利的一种具体行政行为。
22. 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。
23. 行政不当:也叫行政失当,指行政主体及其执行公务的人员,在执行行政管理过程中作出的行政行为合法但不合理。
24. 行政赔偿:是指国家行政主体及其工作人员,在行使职权时侵犯了公民、法人或者其他组织的合法权益,并造成了损害,由行政主体给予赔偿的法律制度。

#### 四、简答题(每小题 10 分,共 20 分)

25. 简述行政合法性原则的基本要求。

行政合法性原则的基本要求是:

- (1)任何行政职权都必须基于法律的授予才能存在;(4 分)
- (2)任何行政职权的行使应依据法律、遵守法律,不得与法律相抵触;(3 分)
- (3)任何行政职权的授予和委托及其运用都必须具有法律依据,符合法律宗旨。(3 分)

26. 简述行政许可的基本原则。

行政许可的基本原则包括:

- (1)合法性原则;(2 分)
- (2)公开、公平、公正的原则;(2 分)
- (3)便民原则;(1 分)
- (4)救济原则;(1 分)
- (5)信赖保护原则;(2 分)
- (6)行政许可不得转让原则;(1 分)
- (7)监督原则。(1 分)

#### 五、论述题(15 分)

27. 论述行政责任的概念及构成要件。

行政责任是指行政主体及其执行公务的人员因违法或者行政不当,违反其法定职责和义务而应依法承担的否定性的法律后果。(3 分)

其构成要件包括:

- (1)行政责任的主体是行政主体及其执行公务的人员;(3 分)
- (2)行政责任产生的前提条件是行政违法或者行政不当;(3 分)
- (3)行政责任是一种法律责任;(3 分)
- (4)承担行政责任必须有主观上的故意或者过失。(3 分)

#### 六、案例分析题(15 分)

28. 参考答案:

(1)杨某实施的致害行为属于公务行为。(2 分)理由:一是该行为是杨某在执勤期间实施的;二是以某市公安局工作人员的身份实施的;三是行为与公安行政管理职权有内在联系。(3 分)

(2)应由市公安局承担行政赔偿责任。(2 分)因为杨某是在执行公务中侵权的,根据《国家赔偿法》的规定应由杨某所在的行政机关承担赔偿责任。(3 分)

(3)王某可以另行提出行政赔偿诉讼。(2 分)附带民事赔偿诉讼是以杨某为被告的,依据是《刑法》、《刑事诉讼法》,而提起行政赔偿诉讼是以某市公安局为被告,依据是《国家赔偿法》。不能认定为是以同一事实、同一理由又提起的诉讼。(3 分)