掌心博阅电子书重点名校考研专业课精品资料系列

2021年中共中央党校政治和法律教研部841部门法学综合考试考研核心题库之行政法与行政诉讼法法条评析题精编

主编：掌心博阅电子书

青岛掌心博阅电子书 出品

特别说明

本书根据历年考研大纲要求并结合历年考研真题对该题型进行了整理编写，涵盖了这一考研科目该题型常考试题及重点试题并给出了参考答案，针对性强，考研复习首选资料。

版权声明

青岛掌心博阅电子书依法对本书享有专有著作权，同时我们尊重知识产权，对本电子书部分内容参考和引用的市面上已出版或发行图书及来自互联网等资料的文字、图片、表格数据等资料，均要求注明作者和来源。但由于各种原因，如资料引用时未能联系上作者或者无法确认内容来源等，因而有部分未注明作者或来源，在此对原作者或权利人表示感谢。若使用过程中对本书有任何异议请直接联系我们，我们会在第一时间与您沟通处理。

因编撰此电子书属于首次，加之作者水平和时间所限，书中错漏之处在所难免，恳切希望广大考生读者批评指正。

重要提示

本书由本机构编写组多位高分在读研究生按照考试大纲、真题、指定参考书等公开信息潜心整理编写，仅供考研复习参考，与目标学校及研究生院官方无关，如有侵权请联系我们立即处理。

一、2021 年中共中央党校政治和法律教研部 841 部门法学综合考试考研核心题库之行政法与行政诉讼法法条评析题精编

1．**某行政机关科长王某，出国考察返回大陆某海关例行检查时，被某海关查获黄色光盘若干，被某海关依法处以罚款 200 元，并没收全部光盘，后其所在单位给予王某记过处分。王某对此均不服。准备提起行政诉讼。**

问题：（1）王某能否提起行政诉讼，为什么？

（2）如果能提起行政诉讼，本案被告是谁？由哪个人民法院管辖，为什么？

【答案】（1）对海关的罚款可以提起行政诉讼，对其所在单位的处分不能提起行政诉讼；依据行政诉讼第 11 条，处罚款 200 元和没收光盘等行政处罚诉讼受案范围，依据行政诉讼法第 12 条，记过处分等内部行政行为不属于行政诉讼受案范围。

（2）本案被告是海关，由海关所在的市的中级人民法院管辖。

依据行政诉讼法第 14 条第 2 款第 1 项规定，确认发明专利的案件，海关处理的案件一审由中级人民法院管辖。

2．**某县一集体企业原本生产本制家具，县政府为了调整产业结构和发展林业生产，制定了有关支持、扶持林业生产的优惠措施，同时也发布了一些对木制家具生产企业的限制性措施，鼓励木制家具生产企业适度减少生产量，压缩生产规模或转产，等等。**

问题：

（1）县政府的以上措施是否属于行政指导？为什么？

（2）县政府关于鼓励木制家具生产企业减少生产规模或转产的优惠措施，对该集体企业是否有强制性的直接法律结果？为什么？

【答案】（1）县政府有关支持、扶持林业生产的优惠措施，有关限制性措施以及鼓励性措施等都属于行政指导范畴。

因为：其一，行政指导行为具有非强制性、引导性、限制性的特点；其二，本案中县政府的优惠措施、限制措施和鼓励措施都具有以上特点。

（2）鼓励性措施对该集体企业不产生强制性、直接法律后果。

因为：其一，这些措施虽有诱导性，但仍以被指导相对方同意为条件，不具有强制性；其二，这些措施不直接产生法律后果，不能直接约束该企业；

3．**A 县发生旱灾，从外地运到一批救灾物资，该县 B 乡民政所委托各村发放救灾物资，C 村在发放救灾物资时把李某遗漏，李某不服想提起行政诉讼。**

问题：李某应以谁为被告？为什么？

【答案】（1）李某应以乡政府为被告，因乡政府是具体行政行为的实际实施者，C 村只是被委托的组织；

（2）根据《行政诉讼法》的规定，对被委托的组织作出具体行政行为不服提起行政诉讼的，以委托的行政机关为被告。

4．**行政处罚的设定权和听证程序的适用**

2002 年 9 月 24 日，某市劳动局的执法人员到个体户吴爱华的工厂进行检查，发现有多处不符合劳动安全卫生标准，如灯光昏暗，工作人员操作时未带安全帽等。对此，劳动局劳动安全稽查组的工作人员作了劳动安全检查记录，并提出了“限 3 天改进，罚款人民币 2000 元”的处理意见，吴爱华当场签了字。工作人员当天扣留了吴爱华的“特殊工种用工许可证”。9 月 27 日，劳动安全稽查组对吴爱华作出了第 84 号行政处罚决定书，并于当日送达。吴爱华在 9 月 29 日交纳了罚款。两天后，劳动安全稽查组又派人到其工厂进行检查，仍认为不符合要求，“特殊工种用工许可证”仍未发还吴爱华。

[问题]

（1）据查，扣留吴爱华工厂的特殊工种用工许可证的法律依据是该省人大常委会通过的一个立法文件，该扣留行为是否合法？为什么？

（2）如果劳动局要吊销吴爱华工厂的特殊工种用工许可证，那么吴爱华是否可以要求举行听证？

【答案】（1）合法。因为地方性法规可以设定扣留特殊工种用工许可证的行政处罚措施。

（2）可以。因为对于吊销许可证的行政处罚，行政相对人可以要求举行听证程序。

5．**被错误拘留、错误逮捕的刑事赔偿**

1998 年 6 月 10 日，南海市龙乡区人民检察院以挪用公款将赵保卫、张延法二人刑事拘留，同年 6 月 21 日又决定将其逮捕。后张延法于 1998 年 6 月 30 日被取保候审，赵保卫也于同年 8 月 26 日被取保候审。1998 年 12 月 30 日，龙乡区人民检察院以赵保卫、张延法犯贪污罪向龙乡区人民法院提起公诉。龙乡区人民法院经审查退回检察院补充侦查，后因检察院仍未获取新的证据于 1998 年 12 月 16 日作出（1998）龙刑初第 63 号刑事判决，宣判赵保卫，张延法无罪。赵保卫、张延法在被逮捕期间，龙乡区检察院以贪污罪让赵、张二人上缴赃款。赵保卫分别于 1998 年 7 月 2 日、同年 8 月 24 日、9 月 10 日、9 月 20 日等 5 次交给龙乡区人民检察院现金 61500 元。张延法于 1998 年 6 月 27 日交给龙乡区人民检察院现金 20000 元。提起公诉时，检察院随卷转龙乡区人民法院（1998）龙刑初第 63 号刑事判决书生效后，已分别将检察院转来的钱款退回给赵、张两人。赵收 7385 元，张收 7735 元。留在龙乡区检察院的款项，赵为 54115 元、张为 12265 元至今未退还。赵保卫、张延法曾于 1999 年 1 月 10 日和同年 2 月 20 日向龙乡区检察院提出申诉，要求检察院给予刑事赔偿，返还非法扣押的现金 66380 元，并要求赔偿扣押现金期间的经济损失等。

自 1999 年 1 月 10 日赵保卫、张延法申请龙乡区人民检察院进行刑事赔偿以来，至 1999 年 8 月，龙乡区人民检察院对赵、张的申请一没立案，二没予以答复。因而南海市人民检察院作为复议机关也未能进入复议程序进行复议。其间，南海市中级人民法院赔偿委员会曾多次与龙乡区人民检察院和南海市人民检察院联系、督促，让其尽快了结此案，但一直没有音信。经研究，赔偿委员会决定立案审查。

[问题]

（1）本案的赔偿义务机关是哪个机关？

（2）被告称人民法院受理赔偿案件的前提是应经过赔偿复议程序，而本案尚未经过复议程序。因此，请求依法驳回赵、张二人的赔偿请求。对此要求是否应当支持？为什么？

（3）若张延法、赵保卫提出被错误拘留、错误逮捕的刑事赔偿，是否应当支持？如何赔偿？

（4）若张延法、赵保卫提出对取保候审、扣押现金的刑事赔偿，是否应当支持？为什么？

【答案】（1）本案的赔偿义务是龙乡区人民检察院。

（2）对此要求不应当支持。因为龙乡区人民检察院对赵、张的申请一没立案，二没予以答复，赔偿复议机关无从进行复议。赔偿请求人可以自复议期期间届满之日起 30 日内向复议机关所在地的同级人民法院赔偿委员会申请作出赔偿决定。

（3）若张延法、赵保卫提出被错误拘留、错误逮捕的刑事赔偿，应当支持。被羁押期间每日的赔偿金按照国家上年度职工日平均工资计算。

（4）若张延法、赵保卫提出对取保候审的刑事赔偿，不应当支持。因为取保候审措施不属于刑事赔偿的法定范围。若张延法、赵保卫提出对扣押金的刑事赔偿，应当支持，因为《国家赔偿法》第十六条规定行使侦查、检察、审判、监狱管理职权的机关及其工作人员在行使职权时违法对财产采取查封、扣押、冻结、追缴等措施的，受害人有取得赔偿的权利。

6．**行政诉讼案件的管辖权**

梁某从某地购买了大量食用油，租由赵某任船长的货船 A，欲将油运往甲省 B 市。但乙省 A 市海关疑该船为走私船，将该船连同货物扣押。因赵某无法出示购油的增值税发票，被海关限制人身自由达 3 天之久。后经协商，赵某依海关要求交纳了 40 万元押金以后，返回梁某处取增值税发票。待取来后海关却说该发票是假的，拒绝退还 40 万元押金。此时船已在海上被扣一个月有余。梁某和赵某对海关的扣押行为、限制人身自由以及扣押金的行为均不服，欲起诉。

[问题]

若赵某系甲省 B 市人，梁某是丙省 C 市人，且 A、B、C 三市均为省会市，那么哪些法院拥有管辖权？理由何在？

【答案】赵某被限制人身自由地——A 市中级人民法院，赵某户籍所在地——B 市中级人民法院，梁某户籍所在地——C 市中级人民法院均拥有管辖权。原因是《若干解释》第 9 条第 2 款规定，行政机关基于同一事实既对人身又对财产实施行政处罚或者采取行政强制措施时，被限制人身自由的公民、被扣押或没收财产的公民、法人或其他组织对上述行为均不服的，既可以向被告所在地人民法院提起诉讼，也可以向原告所在地人民法院提起诉讼，受诉人民法院可一并管辖。原告所在地，包括户籍所在地、经常居住地和被限制人身自由地。

7．**申请赔偿期限、国家赔偿的范围**

1997 年 4 月 17 日，宝丰县技术监督局工作人员韩某等三名工作人员，到胡丙利所开办的烟酒商店进行检查，发现其店内经营的全兴酒有质量问题，要对胡丙利进行处罚。次日下午约六时许，胡丙利约韩某等三人到芳花园吃饭，并协商交纳罚款的事情，经宝丰县技术监督局工作人员同意，由胡丙利缴纳罚款 150 元，并当场出具罚没收据一份。饭后，韩某与胡丙利发生口角，并在饭店外引起打架，造成胡丙利身体伤害，使其住院治疗，花去医疗费用 1636.20 元。同年 5 月 12 日，胡丙利的伤情经宝丰县公安局法医门诊部鉴定为轻微伤。胡丙利出院后不服宝丰县技术监督部门对其作出的罚款 150 元的行政处罚决定，向宝丰县人民法院提起诉讼。诉讼过程中，宝丰县技术监督局认为其对胡丙利作出的该具体行政行为违反法定程序，主动撤销了对胡丙利罚款 150 元的具体行政行为，并将已罚的 150 元退还给胡丙利。

1997 年 9 月 4 日，胡丙利向宝丰县技术监督局递交行政赔偿申请书，要求宝丰县技术监督局赔偿其损失。同年 10 月 23 日宝丰县技术监督局作出了不予赔偿的决定。但该决定没有告知胡丙利的诉权及起诉期限。胡丙利收到该决定后不服，1998 年 2 月 23 日向宝丰县人民法院提起行政赔偿诉讼，要求宝丰县技术监督局赔偿医疗费，误工费等各种费用共计 3852.80 元，宝丰县技术监督局以胡丙利与韩某打架行为不是在行使职权时发生的，而是在交纳罚款后发生的个人打架行为为由，不同意承担赔偿责任。

[问题]

（1）原告提起诉讼，有没有超过法定期限，法院是否受理？

（2）被告是否应承担赔偿责任？为什么？

（3）该案能不能向被告方收取诉讼费用？

【答案】（1）没有超过法定期限，法院应予受理。本案 97 年 9 月 4 日，原告提出赔偿申请，10 月 23 日，被告作出了驳回原告赔偿申请的决定，而原告却于 98 年 2 月 23 日起诉，是否诉讼时效已届满？本案中被告虽作出不予赔偿决定，但该决定没有告知诉讼时效及起诉期限，据此原告提起诉讼，并没有超过法定期限，诉讼时效并未届满。法院应予受理。

（2）原告受伤起因于被告工作人员查出原告商店有问题而决定对其罚款，罚款是被告工作人员的职务行为，争吵是基于罚款行为而引起的，属于被告工作人员行使行政职权有关的行为，而打架则是原告与韩某因被告韩某违法行使职权发生矛盾的高潮，也属于与被告工作人员行政职权有关的行为，故此，从本案一系例行为看，原告身体受伤与被告工作人员行使其对原告罚款的行政职权有关，有法律上的因果关系，被告对原告作出的罚款 150 元的具体行政行为已被被告确认为违反法定程序而自行撤销，故该具体行政行为为违法行为，被告应承担赔偿责任。

（3）该案不应该收取诉讼费用，因为根据最高人民法院关于受理行政赔偿案件是否收取诉讼费用的答复（法函[1995]12 号）规定：人民法院受理行政赔偿案件，不得向当事人收取诉讼费用，故此法院不应该向被告收取诉讼费用。

8．**在 2003 年 10 月 15 日，A 县政府根据《发展 A 县经济的实施规划》，以红头文件形式作出了一项《关于对 A 县几家工业企业进行调整的措施》的决定，其中决定将属于集体所有制的 A 县机床附件厂与属于国有企业的 A 县机械厂合并为 A 县机械总厂；A 县机床附件厂不服县政府的这一决定，认为合并决定实现未征得他们的同意，侵犯了企业的自营自主权，遂向 A 县法院提起行政诉讼，A 县政府有关领导得知这一情况后立即告诉县法院，这一合并决定是为了改革和发展 A 县经济、解决县机械厂的经济困难作出的，县机床附件厂应当顾全大局，服从县政府的决定，同时，县政府要求县法院应与县政府态度一致，维持县政府的改革措施，对县机床附件厂的起诉不予以受理。**

问题：

（1）A 县法院是否有权受理此案，并说明理由？

（2）A 县法院是否必须服从县政府的意见，并说明理由？

【答案】（1）A 县法院有权受理此案，因为 A 县政府的红头文件面向企业的对象特定，是具体行政行为，且该具体行政行为侵犯了企业县机床附件厂经营自主权，属于行政诉讼受案范围。

（2）A 县法院无须服从县政府的意见，以为作为国家审判机关的县法院，独立行使行政案件审判权，不受行政机关、其他组织及公民的干涉。

9．**在 1991 年 6 月，某区公安分局大江路派出所以“造谣惑众，煽动呵事”为由，对张某实施罚款 200 元的行政处罚。根据《公安派出所条例》规定，公安派出所是县级公安局和城区公安分局设立的派出机构，代表县级公安机关行使职权和履行职责；根据《治安管理处罚条例》，县级公安局和城区公安分局是治安管理处罚的实施机关，但公安派出所可以实施警告、50 元以下罚款的治安管理处罚权。**

问题：

（1）该公安派出所是否具有行政主体资格？为什么？

（2）该公安派出所实施的治安处罚行为属于越权违法还是主体资格违法？为什么？

【答案】（1）该公安派出所具有行政主体资格；理由：公安派出所作为公安机关派出机构，其行政主体资格的取得应经法律、法规授权。《治安管理处罚条例》属于法律，并明确授权公安派出所行使警告、50 元以下罚款的治安处罚权。

（2）属于越权违法；

理由：

其一：主体资格违法是指不具有行政主体资格而实施的行为；而越权违法是指已具备行政主体资格前提下实施了超越其法定权限的行为；

其二：该公安派出所已通过法律授权取得行政主体资格，但其实施的200元罚款已超过了其法定权限。

10．**行政机关滥用职权**

王海棠于1995年7月30日在汝阳县靳村乡收购生猪二十五头，同月20日向国税所交纳20日到31日定期定额增值税，城建税，教育附加费52元，29日向工商所交纳管理费152元；向地税所交纳7月份定期定额生猪屠宰税（外销）100元；30日输了动物检疫证（有效期两天）及车辆消毒手续。以上各项均有各部门收据在卷。王海棠于7月30日下午用汝阳县上店乡一个体司机的农用车（已消毒）将生猪25头运往洛阳，当车行至沙沟时车发生故障，在修车时一头猪将近死亡，王海棠于31日在靳村乡屠宰后销售，当晚十点左右车修好前往洛阳，大约在当晚二十二时左右在汝阳县上店乡下店附近被三被告工作人员拦查，拦查人员未着标志服，未出示执法及工作证件，王海棠当场出示了上述办理的有关手续，被告地税局工作人员（上店所雇用人员，无执法证件）认定王应交纳税款960元；已交100元，应补交860元；王以自己已报税且是定额税为由拒绝补报；持工商管理发票的人员（原工商所雇用人员，现税所雇用人员）指出王应交纳240元而只交152元，应重新交纳240元，王海棠不同意；被告动检站工作人员认定其所持票据证物不符合且证明过期，应重新检疫，王海已作过检疫，证明过期是因车出故障，证物不符是因中途修车销售一头为由拒绝重新检疫，并提出让三被告放行。三被告坚持上述意见，不同意放行，双方争执不下，王海棠即到县城找有关人员说明情况，后又返回，仍未达成一致意见。三被告工作人员即将车及生猪扣至汝阳县上店乡地税所院内，王海棠即返县城到县公安局以路遇抢劫报案。第二天上午随公安局工作人员前往上店调查此事，发现车停在地税所院内，上店派出所问明情况后，让三被告上店各负责人到派出所解决此事。当时因天气炎热，到中午生猪已死亡五头，在派出所的主持下，三被告同意赔偿原告死亡五头生猪损失（含运费）4466元，死猪由上店地税所拉往县食品公司宰杀。王海棠将剩余生猪十九头运往洛阳销售，因天气炎热在途中生猪死亡二头，下车时又死亡三头价值4000元，屠宰厂按四头大猪每头150元，另一头按100元收购，王海棠五头猪共得款700元，直接损失3300元。王海棠回来后即向三被告提出支付原同意的损失4466元和又死五头猪的损失，三被告推委拒绝赔偿，被告地税局并提出让王海棠补交屠宰税860元。王海棠不服，向河南省汝阳县人民法院提起诉讼，要求撤销三被告的行政强制措施，并赔偿由此造成生猪死亡十头的损失。

[问题]

三被告的行为是否属于滥用职权？为什么？

【答案】三被告的行为属于滥用职权。本案中税务、动检、工商三机关法律规定在某些方面有扣押权，但对事实证据认定不清，且违反法定程序。

11．**行政合理性原则和行政合法性的原则**

李某系从事饮食业的个体工商户，出售自制的蛋糕，李某蛋糕未经有关部门进行检验。这一行为被某工商所查获。根据《个体饮食业监督管理办法（试行）》的规定，对此类违法行为，应予以警告、没收违禁区食品和违法所得，并处以违法所得一倍以上五倍以下罚款；没有违法所得的，处以1万元以下罚款；情节严重的，可责令停业整顿或者吊销其营业执照。在工商所查获前李某出售蛋糕共获利590元。根据上述有关规定，工商所没收了李某尚未出售的蛋糕，没收其违法所得590元，并且工商所认为李某曾因伤害

罪而被判刑 3 年，一年前刚出狱，因此要重罚，又处以李某 1500 元的罚款。

[问题]

工商所对李某的违法行为进行的行政处罚是否合法适当？是否符合行政法的基本原则？

【答案】工商所的行政处罚行为是合法的，但不合理，违背了行政合理性的原则。主要表现在对李某的罚款行为上。本案中，根据法定的罚款幅度的规定，工商所对李某处以 1500 元的罚款属于法定的幅度内，其行为没有超越法律，不与法律相抵触，是合法的。但工商所在法定幅度内的自由裁量权行使的不恰当，对李某进行 1500 元的罚款，除以其违法事实情节等为依据外，于一种不正当的考虑而作出的行政处罚行为，违背了行政合理性原则的要求，属不合理的行为。

12．**在 1997 年 2 月，某县道德乡人民政府批给马道村村民王某宅基地 0.5 亩。同年 4 月，王某在此宅基地上建起正房四间。此后几年间，王某未经批准，不断扩占集体土地，并相继建起猪圈、厢房、门楼、院墙等违章建筑。2003 年 4 月 7 日，道德乡人民根据该县县委的（2001）45 号文件对王某的违章建筑做出“限 2003 年 4 月 8 日早 8 点前拆除；到期不拆，乡政府强制执行”的处罚决定。4 月 8 日上午，道德乡政府组织人员去该村落实、督促有关工作时，见只有王某一人执行处罚决定，认为是消极抵抗乡政府决定的执行，便用铲车将违章建筑推倒。**

问题：道德乡人民政府的处罚行为及行政强制执行行为是否合法？为什么？

【答案】（1）该乡人民政府的处罚行为和行政强制执行行为均不合法。

（2）理由：

①处罚行为依据错误，该县县委（2001）45 号文件不是法律规范文件，不能作为执法依据；

②乡政府做出拆除决定，没有法律、法规授权的职权来源依据，属越权违法行为；

（3）行政强制执行行为不符合法定条件：

①强制执行前提条件是当事人不履行法定义务，本案当事人不具有此种情形；

②认定当事人消极对抗缺乏事实证据和法律依据；

③乡政府无行政强制执行的法律或法规特别授权；

④要求当事人于第二天早 8 点以前拆除，属于客观上不可能；

13．**惠州市辖下龙门县化工厂未经批准擅自向本县一河流内设置排污口，排放大量工业废水，造成严重环境污染，县环保局责令化工厂迅速纠正违法行为，并报经市环保局批准，对该化工厂处以 9 万元的罚款；县化工厂认为，省政府颁布的《防治水污染条例》规定：“县人民政府环境保护行政管理部门决定的罚款以不超过 1 万元为限；超过 1 万元的，应当报上一级环境保护行政主管部门批准”。而县环保局却对化工厂处以 9 万元的处罚，明显违法，欲申请行政复议。**

问题：龙门县化工厂可以向哪些机关申请复议？

【答案】（1）本案的行政复议机关是龙门县人民政府或县环保局的上一级部门机关即惠州市环保局；

（2）根据《行政复议法》第 12 条规定，对县级以上各级人民政府工作部门的具体行政行为不服，可选择向本级人民政府或上一级别主管部门申请复议。

14．**龙泉乡人民政府委托龙泉乡派出所（系子陵县公安局在龙泉乡设立的派出机构）对缴纳“上缴”任务确有困难的贫困户王某施行行政拘留。拘留期间，王某于夜间翻墙逃离，被值班人员潭某发现，潭某速喊人开车追赶王某，潭某与同事李某、吴某在路上拦截王某，欲将王某抓回，王某反抗，吴某将王某抱住后，潭某气急，狠踢王某要害，致其死亡。王某之妻早死，有一母亲 85 岁，眼瞎耳聋，有一子，患痴呆症，对王某的拘留决定后被子陵县公安局确认违法。**

问题：

（1）本案赔偿义务机关应当是谁？为什么？

（2）本案的行政赔偿请求人是谁？

（3）赔偿义务机关可否追偿？如果可以，应当向谁追偿？为什么？

【答案】（1）赔偿义务机关应当是龙泉乡人民政府；因为，本案中拘留王某的行政处罚实质上是由乡政府作出的，派出所是受委托实施的，受委托的组织在行使委托的行政职权时侵犯相对方合法权益造成损害的，委托的行政机关为行政赔偿义务机关。

（2）本案的行政赔偿请求人为王某之母及其子，为共同的行政赔偿请求人。

（3）赔偿义务机关可以追偿；应当向潭某追偿，因潭某在行使职权过程中，对王某死亡之损害有重大过失。

15．**朱某于 2002 年 11 月被县人民代表大会决定任命为县教育局局长。2003 年 4 月县委召开常委会议，决定免去朱某县教育局支部书记和教育局局长的职务。朱某对县委常委会议决定不服，欲诉诸法律解决。**

问题：

（1）朱某与县教育局、县委之间是否属于行政法律关系？为什么？

（2）朱某与县委之间的问题能否适用行政法解决？为什么？

（3）朱某与县委之间问题不能适用行政法予以解决的理由在于：

【答案】（1）朱某与县教育局之间是行政关系，归行政法调整，因而属于行政法律关系；理由：县教育局属于行政机关，朱某所担任之职属于行政职务，与县教育局之间形成了行政职务关系。

（2）朱某与县委之间不是行政关系，不归行政法调整，因而不属于行政法律关系；理由：县委既非行政机关，也非法律、法规授权组织，不是行政主体，双方之间不存在国家行为职务关系。

（3）县委常委会免去朱某支部书记职务，属于党内职务任免关系，不受行政法调整范围；由于县委不具有行政主体资格和地位，其免去朱某教育局局长之决定不是行政行为，既不具有行政效力，也不受行政法支配。

16．**A 县农民李某因犯盗窃罪被法院判处有期徒刑 1 年，刑满释放后，想在 B 县开办一家饭店，各项准备工作就绪后，当他向 B 县工商局申请营业执照时，B 县工商局认为此人过去有劣迹，虽然刑满释放，尚需要继续教育，因而经请示市工商局同意后，明确拒绝为其颁发营业执照。李某不服，欲向人民法院提起行政诉讼。**

问题：

（1）李某对工商局的上述行为能否提起行政诉讼？为什么？如果能提起行政诉讼，本案的被告是谁？

（2）本案应由何级何地人民法院管辖？

（3）如何评价县工商局拒绝颁发营业执照的行为？

【答案】（1）可以提起行政诉讼；因为行政诉讼法第 11 条第 1 款第 4 项规定，认为申请符合法定条件，申请行政机关颁发许可证和执照，行政机关拒绝颁发或不予答复的，可以提起行政诉讼。

本案的被告是“市工商局”。

（2）本案应由 B 县人民法院管辖；

（3）县工商局拒绝颁发营业执照的行为属违法行政行为。

17．**青年朱某在街上行走时，被警察王某截住带至公安派出所，原因系王某随行的卖淫女田某指认朱某为嫖客；其间该警察多次殴打朱某，致使其被迫承认自己有嫖娼行为；警察王某及该派出所未作任何调查取证；遂将朱某行政拘留；后在有关督促、调查下，证明朱某确系无辜。**

（1）警察王某的行为是否违反了行政程序？

（2）哪种规范性法律文件可以设定行政拘留处罚？其直接法律依据是什么？

（3）朱某如何保护自己的合法权益？

【答案】（1）是；因其对朱某进行非法殴打，且在未作任何取证的情况下，将朱某行政拘留，违反《中华人民共和国行政处罚法》；

（2）法律；即全国人大及其常委会制定的规范性文件可以设定行政拘留处罚；

（3）朱某可以提出行政赔偿要求，提起行政赔偿诉讼；

18．**案例 8 行政处罚的程序和原则**

胡某和赵某是邻居，两家为房屋间的通道发生争吵，当胡某拉赵某到村民委员会评理时，赵某在地上大喊“打死人了，打死人了。”张之闻声赶来劝开，在赵的要求下把赵某搀扶回家。之后，赵某告到当地派出所，派出所根据张之“听到喊声赶到，见赵某躺在地上”的证词，对胡某拘留 3 天。胡某不服，申诉到市公安局，市公安局经审查认为派出所越权处罚，决定撤销派出所对胡某的处罚。事隔半月，胡某所在地县公安局认定胡某殴打赵某致轻微伤害，对胡某作出拘留 5 天的处罚。胡某更加不服，再次向市公安局申请复议。市公安局审理后认为，县公安局对胡某的处罚偏重，作出变更拘留 5 天为罚款 60 元的处罚。胡某不服，向县人民法院提起诉讼。”

[问题]

（1）市公安局经审查认为派出所越权处罚，决定撤销派出所对胡某的处罚是否正确?为什么?

（2）派出所对胡某拘留 3 天的行政处罚程序是否合法?为什么?

（3）市公安局作出撤销对胡某拘留 3 天的处罚决定后，县公安局又作出对胡某拘留 5 天的行政处罚，是否正确?为什么?

【答案】（1）正确。因为派出所无权对胡某拘留 3 天。

（2）派出所对胡某拘留 3 天的行政处罚程序不合法。因为派出所在作出处罚决定时，没有遵循《行政处罚法》规定的公正、公开原则和查明事实、说明理由、听取当事人的陈述申辩等制度。

（3）不正确。因为市公安局的行政复议决定的理由是派出所越权。县公安局又作出对胡某拘留 5 天的行政处罚，既违反“一事不再罚”原则，也构成对市公安局行政复议决定的不履行。

19．**某高校学生李某，在考试中严重违纪被发现，学校因此对他做出了开除学籍的处理决定。但实际上李某一直没有离学校，仍与其他同学一样在学校学习，学校也同样收取李某的学费及其他同学须交的费用，而且每年给李某注册。但到毕业时，学校以李某被学校开除为由，拒绝发给李某毕业证书及学士学位证书。李某不服，向主管教育机关提出复议，主管教育机关审理后维持了学校的决定。李某因此向人民法院提起行政诉讼。**

问题：（1）李某提起行政诉讼，应以谁为被告？为什么？

（2）人民法院能否受理李某的行政诉讼请求？为什么？

【答案】（1）李某起诉应以某高校为被告，诉其拒绝发证书的具体行政行为；

因为高校是我国法律、法规授权颁发学位证书的特定行政主体，依法享有行政主体和权利和义务，是行政诉讼识格被告。

本案虽经教育主管机关复议，但复议并未改变学校的决定，因此，依据行政诉讼法的有关规定，复议机关维持原具体行政行为的，作出原具体行政行为的机关是被告。

（2）能受理；

依据我国行政诉讼法第 11 条的规定，行政管理相对人认为行政主体颁发证照的具体行政行为侵犯其合法权益的可以依法提起诉讼。

高校是我国法律、法规授权实施高等学历教育并代表国家颁发毕业证书和学位证书（学历资格证明）的行政主体，其行为性质具体行政行为。管理相对人对此种行为不服，可以提起行政诉讼，人民法院依法应予受理。

20．**某日，村民姚夏在下棋过程中与本村村长朱窘发生口角；姚把村长摔倒在地，朱的家属将朱送至医院治疗，同时向辖区公安派出所报案；派出所所长噜苏派干警将姚夏戴上手铐押到派出所，并押在该派出所私设的“留置室”内，两天后，派出所作了两条处理决定：第一，姚夏赔偿朱医药费 560 元；第二，在该镇集市贸易中午 12 时许，姚夏将朱用班车送回家；姚夏对此处理决定不服，并提出派出所的关押是违法的，他将向人民法院起诉，派出所噜苏听后此言，要给姚夏一些“教训”；姚夏祈求三名干警饶命不成后，便借空跳入派出所院子的水井中，打捞后，经抢救无效死亡，后来，该三名干警被追究刑事责任。姚夏的配偶李霞多次向县公安机关提出行政赔偿要求，县公安机关以——三名干警都被追究刑事责任，此案应刑事附带民事赔偿为由拒绝承担行政赔偿责任。**

问题：本案中公安机关应否承担姚夏死亡的行政赔偿责任？为什么？

【答案】本案中公安机关应承担姚夏死亡的行政赔偿责任；理由是：

（1）根据《国家赔偿法》规定的行政赔偿责任的行为范围是：执行职务过程中的具体行政行为和事实行政，这是前提。

（2）派出所限制姚夏的人身自由并对姚夏施行暴力的行为是客观事实，很清楚；

（3）派出所的上述行为尽管是由个别干警所为，但是是在执行职务过程中的与行使职权有关的行为（殴打等），而不属于与职务无关的个人行为。

（4）派出所干警限制姚夏人身自由以及后来的殴打行为是造成姚夏死亡的法律原因，而且是明显违法的执行职务行为；

（5）三名干警被追究刑事责任，并不能取消或取代公安机关的行政赔偿责任，因为刑事责任在此是个人责任，而行政赔偿责任则是公安机关的责任。

21．**在 2003 年 7 月 27 日，西城烟草管理站按群众举报当场查获王某擅自收购的烟叶 2352 公斤，予以扣押。7 月 28 日，烟草站对查获的烟叶分级过磅后收购，收购款为 5826 元。7 月 30 日，烟草站交给王某自制的实物罚没收据一份。8 月 25 日，又向王某送达处罚决定书，决定没收全部烟叶和收购款，并处罚款人民币 5000 元，落款为该烟草站。依据为《中华人民共和国烟草专卖法》第 30 条：“擅自收购烟叶的，又烟草专卖行政主管部门处以罚款，并按国家规定的价格收购违法收购的烟叶，数量巨大的没收违法收购的烟叶和违法所得。”《烟草专卖法实施条例》规定，数量巨大指擅自收购烟叶 1000 公斤以上。**

问题：

（1）本案行政处罚的主体是否正确，为什么？

以上内容仅为本文档的试下载部分，为可阅读页数的一半内容。如要下载或阅读全文，请访问：https://d.book118.com/666214204130010055