

参考答案及解析

第一章 行政法基本理论参考答案及解析

刷 单项选择题

刷 基础

紧扣大纲·夯实基础

1. C **解析** 行政主体作出的行政决定应当以行政案卷为依据。行政案卷是作出行政行为和行政行为的合法性的重要依据，是行政行为所依据的证据、记录以及法律文书等，根据一定的顺序组成的书面材料。
2. C **解析** 行政确认既可以依申请作出，如城市房屋出租登记备案、收养登记等；也可以依职权作出，如道路交通事故责任认定、火灾事故责任认定等。选项 D 属于行政许可。
3. C **解析** 行政奖励指的是**行政机关**将物质、精神奖励等给予为国家和社会作出一定贡献的行政相对人的行政行为，是为**行政相对人**设定权利或给予利益的行政行为，行政相对人因此而得到一定的权利或利益，这里是不包括减免一定的义务的。所以选项 C 不属于行政奖励的授益性的体现。

刷 进阶

高频进阶·强化提升

4. B **解析** 行政职权具有公益性、优益性、支配性、不可自由处分性等特征。公益性，即行政职权的设定与行使是以国家和社会的公共利益为目的，而不是以行政主体自身的利益为目的。治安管理权，食品药品监督检查权等体现了行政职权的公益性。
5. B **解析** 在保证行政权力有效行使的同时，还要防止行政权力侵害公民、法人或者其他组织合法权益，因此，需要规范行政权力的实施。题干中的规定即体现了该内容。

刷 易错

常考易错·集中突破

6. A **解析** **行政诉讼不属于行政司法行为**，行政司法行为是行政主体作为第三方，按照准司法程序审理特定行政争议案件、民事争议案件，并作出裁决的行为。行政调解、行政裁决、行政仲裁、行政复议等行为属于行政司法行为。所以选项 A 说法错误。
7. D **解析** 行政监督行为的主要特征是：①享有行政监督权的国家行政机关或法律、法规授权

的组织是行为的主体；②作为行政相对方的公民、法人或其他组织是行为的对象；③相对方遵守法律、法规、规章，执行行政命令、决定的情况是行为的内容；④行政监督行为的性质是依职权的、单方的、相对独立的具体行政行为；⑤防止和纠正行政相对方的违法行为，保障法律、法规、规章的贯彻实施和行政管理目标的具体实现是行政监督行为的目的。

8. A **【解析】** 行政法规的效力要高于部门规章，部门规章不得与宪法、法律、行政法规相抵触。所以选项 B 错误。国务院制定的行政法规对同一事项的新的一般规定与旧的特别规定不一致，由国务院裁决。行政法规之间对同一事项，新的特别规定与旧的一般规定不一致时，直接适用新的特别规定。所以选项 C 错误。地方性法规与部门规章之间对同一事项的规定不一致，不能确定如何适用时，由国务院提出意见，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**。所以选项 D 错误。

刷 热 题

优选金题 · 新解全解

9. B **【解析】** 教示制度指的是行政机关对行政相对人正式作出某种不利决定时，行政机关应当将有关法律救济权利事项告知行政相对人，指引行政相对人如何获得法律救济的一种行政程序法律制度。
10. B **【解析】** 行政监督，是指行政主体依法定职权，对相对方遵守法律、法规、规章，执行行政命令、决定的情况进行检查、了解、监督的行政行为。即行政监督的对象是行政相对人。所以选项 A 错误。行政奖励，是指行政机关对为国家和社会作出一定贡献的行政相对人给予物质、精神奖励的行政行为，是为行政相对人设定权利、给予利益的行政行为，行政相对人因此而得到一定的权利或利益。税收优惠，是指国家运用税收政策在税收法律、行政法规中规定对某一部分特定企业和课税对象给予减轻或免除税收负担的一种措施。所以选项 C 错误。行政裁决，是指法律授权的特定行政主体对平等主体之间发生的、与行政管理活动密切相关的、特定的民事权利归属或者侵权损害纠纷进行审查，并就各方责任的承担作出裁断的具体行政行为。行政处罚法律关系中主体地位不平等。所以选项 D 错误。
11. D **【解析】** 选项 A 体现的是回避制度。选项 B 体现的是信息公开制度。选项 C 体现的不是催告制度，而是行政程序法的基本原则——公正原则。

刷 冲 关

举一反三 · 高效提优

12. B **【解析】** 行政合理性原则指的是行政行为的内容要客观、适度、符合理性。相对于传统理论中的形式合法性原则来说，它是一种实质合法性原则。合理性原则包括以下内容：行政行为应符合立法目的；作出行政行为应当考虑相关因素；平等地适用法律规范，符合公正法则；符合比例原则要求，保持适度；符合自然规律、客观性要求和社会道德观念，符合人类理性和公平正义观念。选项 A、C、D 体现的是行政合法性原则。
13. C **【解析】** 行政主体是社会组织，行政机关的工作人员不是行政主体。所以选项 A 错误。扣押财产的行为属于行政强制措施，而不是执行罚。所以选项 B 错误。章某在执行职务的过程中殴打曹某的行为是一种侵权行为，属于行政事实行为。行政事实行为，是指行政主体不以实现某种特定的法律效果为目的，而以影响或者改变事实状态为目的实施的行为。所以选项 C 正确。章某是行政机关的工作人员，其执行职务给相对人造成的损失，由其所属行政机关承担行政赔偿责任。所以选项 D 错误。

刷多项选择题

刷基础

紧扣大纲·夯实基础

14. CDE **解析** 根据《立法法》第8条规定，税种的设立、税率的确定和税收征收管理等税收基本制度，只能制定法律。所以选项CDE正确。
15. ACE **解析** 行政裁决的主体是法律授权的特定行政机关。所以选项A表述错误。行政相对人对一定范围内的行政裁决不服，可依法申请行政复议或提起行政诉讼。所以选项C表述错误。行政裁决的对象是特定的民事纠纷。所以选项E表述错误。
16. BD **解析** 代履行前，催告当事人履行，而不是代履行后。所以选项A错误。催告是强制执行行政决定的前置程序，是行政强制执行的核心程序。所以选项D正确，选项E错误。

刷易错

常考易错·集中突破

17. CD **解析** 题干表述的是行政强制执行，该行为的性质属于行政法律行为、外部行政行为、具体行政行为、羁束行政行为、依职权的行政行为、单方行政行为、要式行政行为、作为行政行为、损益行政行为、行政执法行为。
18. AC **解析** 选项B属于国务院部委管理的国家局；选项D属于国务院直属机构；选项E属于国务院办公厅。

刷热题

优选金题·新解全解

19. BC **解析** 选项ADE属于行政合法性原则的要求。
20. ABDE **解析** 行政机关委托的组织不具有独立的主体资格，不是行政主体。所以选项C错误。

刷冲关

举一反三·高效提优

21. ACE **解析** 在行政指导中，行政主体承担国家赔偿责任，应同时具备三个条件：①相对人有**实际的损失**；②相对人的损失是由于接受行政指导所致；③行政机关实施指导时存在瑕疵。因洪水而导致损失不是行政主体承担赔偿责任的范围，所以选项B错误。行政指导是行政主体为了达到某种行政目的，在其职权范围内采用希望、劝告、建议、指示等非强制性手段谋求行政相对人协助或合作的行政活动。行政指导是一种行政事实行为，不具有法律上的强制力。所以选项D错误。
22. CE **解析** 行政行为被废止的，其效力从行为**废止之日**起失效。所以选项C说法错误。行政相对人因行政行为的废止而造成的财产损失，行政主体应当依法给予**补偿**。所以选项E说法错误。
23. ADE **解析** 中国证监会因得到了法律、法规的授权而具有行政主体资格，其在法定授权范围内可以以自己的名义实施罚款、没收违法所得等行政处罚或者行政许可，以及以自己的名义实施冻结企业存款等行政强制措施。

第二章 行政许可法律制度参考答案及解析



单项选择题

刷基础

紧扣大纲·夯实基础

24. B **解析** 申请材料不齐全或者不符合法定形式的，应当**当场**或者在**5日内一次告知**申请人需要补正的全部内容，逾期不告知的，自收到申请材料之日起即为受理。
25. D **解析** 道路交通事故责任认定、火灾事故原因认定属于行政确认；房屋产权登记属于行政登记。
26. D **解析** 行政许可的实施主体包括：行政机关；法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织；受委托的行政机关。因为营养师协会不是行政机关，所以不能接受委托实施行政许可行为。选项 A 属于行政机关，选项 B、C 属于法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织。

刷进阶

高频进阶·强化提升

27. B **解析** 《行政许可法》第 78 条规定，行政许可申请人隐瞒有关情况或者提供虚假材料申请行政许可的，行政机关不予受理或者不予行政许可，并给予警告；行政许可申请属于直接关系公共安全、人身健康、生命财产安全事项的，申请人在一年内不得再次申请该行政许可。
28. C **解析** 《行政许可法》第 70 条规定，有下列情形之一的，行政机关应当依法办理有关行政许可的注销手续：①行政许可有效期届满未延续的；②赋予公民特定资格的行政许可，该公民死亡或者丧失行为能力的；③法人或者其他组织依法终止的；④行政许可依法被撤销、撤回，或者行政许可证件依法被吊销的；⑤因不可抗力导致行政许可事项无法实施的；⑥法律、法规规定的应当注销行政许可的其他情形。

刷易错

常考易错·集中突破

29. A **解析** 被许可人以**欺骗、贿赂**等不正当手段取得行政许可的，**应当予以撤销**。
30. D **解析** 快递业务经营许可属于特许，而商业银行设立则属于普通许可。所以选项 D 说法错误。

刷热题

优选金题·新解全解

31. B **解析** 信赖保护原则，即行政相对人因行政机关的行为或承诺所形成的正当期待所产生的信赖利益，应当予以法律保护，行政机关不得擅自改变已经生效的行政行为，确需改变的，由此给相对人造成的损失应当予以**补偿**。

32. B **【解析】**对纳税人延期缴纳税款的核准的实施机关是国家税务总局，各省、自治区、直辖市和计划单列市税务局。所以选项 A 错误。对纳税人变更纳税定额的核准的实施机关是主管税务机关。所以选项 B 正确。企业印制发票审批的实施机关是增值税专用发票由国家税务总局确定；其他发票由国家税务总局各省、自治区、直辖市税务局确定。所以选项 C 错误。纳税人申报方式的核准已经被取消。所以选项 D 错误。
33. C **【解析】**行政许可撤销是指行政机关依法取消已作出且已生效的行政许可行为的效力，使其自成立时即丧失效力，从而恢复到许可作出前的状态的行为。所以选项 C 正确。

刷 冲 关

举一反三 · 高效提优

34. B **【解析】**行政机关应当向申请人提供行政许可申请书格式文本，且**不得收费**。所以选项 A 错误。申请人的申请符合法定条件、标准的，行政机关应当依法作出准予行政许可的书面决定。行政机关依法作出不予行政许可的书面决定的，应当说明理由，并告知申请人享有依法申请行政复议或者提起行政诉讼的权利。所以选项 C、D 错误。

刷 多项选择题**刷 基 础**

紧扣大纲 · 夯实基础

35. BDE **【解析】**各级税务机关下属的事业单位一律不得实施行政许可。
36. CE **【解析】**根据《行政许可法》第 12 条规定，下列事项可以设定行政许可：①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（选项 A 错误）；②有限自然资源的开发利用、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（选项 D 错误）；③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；④直接关系公共安全、人身健康、生命财产安全的重要设备、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；⑤企业或者其他组织的设立等，需要确定主体资格的事项（选项 B 错误）；⑥法律、行政法规规定可以设定行政许可的其他事项。第 13 条规定，本法第 12 条所列事项，通过下列方式能够予以规范的，可以不设行政许可：①公民、法人或者其他组织能够自主决定的；②市场竞争机制能够有效调节的；③行业组织或者中介机构能够自律管理的；④行政机关采用事后监督等其他行政管理方式能够解决的。

刷 进 阶

高频进阶 · 强化提升

37. AD **【解析】**行政机关提供行政许可申请书格式文本，不得收费。**申请人、利害关系人不承担行政机关组织听证的费用**。所以选项 A 正确，选项 B 错误。行政机关实施行政许可和对行政许可事项进行监督检查，不得收取任何费用。但是，法律、行政法规另有规定

的,依照其规定。所以选项 C 错误。行政机关实施行政许可,依照法律、行政法规收取费用的,应当按照公布的法定项目和标准收费;所收取的费用必须全部上缴国库,任何机关或个人不得以任何形式截留、挪用、私分或变相私分。所以选项 E 错误。

38. AE **【解析】**被许可人以欺骗、贿赂等不正当手段取得行政许可的,应当予以撤销。没有公告的规定。所以选项 B 错误。行政许可直接涉及申请人与他人之间重大利益关系的,行政机关在作出行政许可决定前,应当告知申请人、利害关系人享有要求听证的权利。申请人、利害关系人在**被告知听证权利之日起 5 日内**提出听证申请的,行政机关应当在 20 日内组织听证。没有公告的规定。所以选项 C 错误。行政机关准予变更或者延续,不需要公告。所以选项 D 错误。

刷 热 题

优选金题·新解全解

39. ADE **【解析】**税务行政许可项目包括:企业印制发票审批、对纳税人延期缴纳税款的核准、对纳税人延期申报的核准、对纳税人变更纳税定额的核准、增值税专用发票(增值税税控系统)最高开票限额审批、对采取实际利润额预缴以外的其他企业所得税预缴方式的核定。
40. DE **【解析】**申请人要求行政机关对公示内容予以说明、解释的,行政机关应当说明、解释,提供准确、可靠的信息。所以选项 A 错误。行政机关应当对申请人提交的申请材料进行审查。审查包括形式审查和实质审查。所以选项 B 错误。申请事项依法不属于本行政机关职权范围的,应当即时作出不予受理的决定,并告知申请人向有关行政机关申请。所以选项 C 错误。

刷 冲 关

举一反三·高效提优

41. ACDE **【解析】**听证时,审查该税务行政许可申请的税务工作人员应当提供审查意见的证据和理由,申请人或利害关系人可以提出证据,并进行申辩、质证。所以选项 B 错误。
42. ACDE **【解析】**申请许可需要采用格式文本的,行政机关应当向申请人提供行政许可申请书格式文本。申请书格式文本中不得包含与申请行政许可事项没有直接关系的内容。据此可知,行政许可申请应以书面形式提出,不能以口头形式提出。所以选项 A 说法错误。申请人、利害关系人不承担行政机关组织听证的费用。所以选项 C 说法错误。行政机关依法作出不予行政许可的决定的,应当书面说明理由,并告知申请人享有依法申请行政复议或者提起行政诉讼的权利。所以选项 D 说法错误。申请材料存在可以当场更正的错误的,应当允许申请人当场更正。所以选项 E 说法错误。

刷 综合分析题

刷 进 阶

高频进阶·强化提升

43. (1)ADE; (2)DE; (3)D; (4)DE。

解析 (1) 行政机关应当将法律、法规、规章规定的有关行政许可的事项、依据、条件、数量、程序、期限以及需要提交的全部材料的目录和申请书示范文本等在办公场所公示。此外，行政机关提供行政许可申请书格式文本，不得收费。

(2) 被许可人以欺骗、贿赂等不正当手段取得许可的，应当予以撤销。所以选项 D、E 正确。

(3) 《行政许可法》第 32 条规定：行政机关对申请人提出的行政许可申请，应当根据下列情况分别作出处理：① 申请事项依法不需要取得行政许可的，应当即时告知申请人不受理；② 申请事项依法不属于本行政机关职权范围的，应当即时作出不予受理的决定，并告知申请人向有关行政机关申请；③ 申请材料存在可以当场更正的错误的，应当允许申请人当场更正；④ 申请材料不齐全或者不符合法定形式的，应当当场或者在五日内一次告知申请人需要补正的全部内容，逾期不告知的，自收到申请材料之日起即为受理；⑤ 申请事项属于本行政机关职权范围，申请材料齐全、符合法定形式，或者申请人按照本行政机关的要求提交全部补正申请材料的，应当受理行政许可申请。行政机关受理或者不予受理行政许可申请，应当出具加盖本行政机关专用印章和注明日期的书面凭证。

(4) 被诉的行政行为涉及其公平竞争权的，公民、法人或者其他组织可以依法提起行政诉讼。

第三章 行政处罚法律制度参考答案及解析

刷 单项选择题

刷 基 础

紧扣大纲 · 夯实基础

44. B **解析** 保障相对人权益原则，又称为“无救济即无处罚”原则，它的含义是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。所以选项 B 正确。
45. C **解析** 行政处罚的种类包括：① 警告、通报批评；② 罚款、没收违法所得、没收非法财物；③ 暂扣许可证件、降低资质等级、吊销许可证件；④ 限制开展生产经营活动、责令停产停业、责令关闭、限制从业；⑤ 行政拘留；⑥ 法律、行政法规规定的其他行政处罚。选项 C 属于法院对妨害诉讼程序进行的行为作出的司法拘留。
46. C **解析** 连续状态指的是行为人基于同一个违法故意，连续实施数个独立的同一种类的行政违法行为。

刷 易 错

常考易错 · 集中突破

47. C **解析** 行政许可和行政处罚中提出听证申请的，均应在被告知听证权利之日起 5 日

内提出。

48. C **【解析】** 违法行为在 2 年内未被发现的, 不再给予行政处罚; 涉及公民生命健康安全、金融安全且有危害后果的, 上述期限延长至 5 年。法律另有规定的除外。前述规定的期限, 从违法行为发生之日起计算; 违法行为有连续或者继续状态的, 从行为终了之日起计算。所以选项 A、D 错误, 选项 C 正确。违反税收法律、行政法规应当给予行政处罚的行为, 在 5 年内未被发现的, 不再给予行政处罚。所以选项 B 错误。

刷 热 题

优选金题 · 新解全解

49. C **【解析】** 简易程序适用于违法事实确凿并有法定依据, 对公民处以 200 元以下、对法人或者其他组织处以 3 000 元以下罚款或者警告的行政处罚。所以选项 A、D 错误。税务机关当场作出行政处罚决定的, 税务执法文书由税务执法人员签字, 不要求税务机关负责人签字。所以选项 B 错误。
50. B **【解析】** 行政机关及其执法人员当场收缴罚款的, 必须向当事人出具国务院财政部门或者省、自治区、直辖市人民政府财政部门统一制发的专用票据; 不出具财政部门统一制发的专用票据的, 当事人有权拒绝缴纳罚款。所以选项 A 错误。当事人对行政处罚决定不服, 申请行政复议或者提起行政诉讼的, 行政处罚不停止执行, 法律另有规定的除外。所以选项 C 错误。当事人到期不缴纳罚款的, 行政机关应当每日按罚款数额的 3% 加处罚款, 加处罚款的数额不得超出罚款的数额。所以选项 D 错误。
51. D **【解析】** 审理意见书由审理委员会主任签发。

刷 冲 关

举一反三 · 高效提优

52. D **【解析】** 行政机关拟作出下列行政处罚决定, 应当告知当事人有要求听证的权利, 当事人要求听证的, 行政机关应当组织听证: ①较大数额罚款; ②没收较大数额违法所得、没收较大价值非法财物; ③降低资质等级、吊销许可证件; ④责令停产停业、责令关闭、限制从业; ⑤其他较重的行政处罚; ⑥法律、法规、规章规定的其他情形。当事人不承担行政机关组织听证的费用。所以选项 A、B 错误。听证由行政机关指定的非本案调查人员主持。所以选项 C 错误。
53. C **【解析】** 地方性法规和省、自治区、直辖市人民政府规章不得设定企业或者其他组织的设立登记及其前置性行政许可。所以选项 A 错误。尚未制定法律、行政法规的, 国务院部门规章对违反行政管理秩序的行为, 可以设定警告、通报批评或者一定数额罚款的行政处罚。所以选项 B 错误。行政强制措施只能由法律、行政法规和地方性法规设定。所以选项 D 错误。
54. C **【解析】** 税务行政处罚裁量基准应当以规范性文件形式发布, 并结合税收行政执法实际及时修订。所以选项 A 错误。税务机关在实施行政处罚时, 不得单独引用税务行政处罚裁量基准作为依据。所以选项 B 错误。当事人同一个税收违法行为违反不同行政处罚规定且均应处以罚款的, 应当适用处罚较重的条款。所以选项 C 正确。对当事人的同一个税收违法行为不得给予两次以上罚款的行政处罚。所以选项 D 错误。

多项选择题

刷进阶

高频进阶·强化提升

55. CDE **解析** 根据《行政处罚法》的规定，限制人身自由的行政处罚权只能由公安机关和法律规定的其他机关行使。所以选项 A 错误。国务院或者省、自治区、直辖市人民政府可以决定一个行政机关行使有关行政机关的行政处罚权。所以选项 B 错误。
56. AB **解析** 行政机关及其执法人员在作出行政处罚决定之前，不依法向当事人告知拟作出的行政处罚内容及事实、理由和依据，或者拒绝听取当事人的陈述、申辩的，不得作出行政处罚决定；当事人明确放弃陈述或者申辩权利的除外。所以选项 C、D 错误。行政机关未责令当事人改正或者限期改正违法行为即作出行政处罚的，并不直接导致行政处罚程序违法，不会导致行政处罚行为的无效或撤销。所以选项 E 错误。

刷热题

优选金题·新解全解

57. ABD **解析** 根据目前有关规定，税务行政处罚主要包括罚款、没收违法所得、停止出口退税权以及吊销税务行政许可证件 4 种。
58. ABDE **解析** 行政行为应保持适度，并符合比例原则要求。所以选项 A 正确。行政机关作出行政决定时，应当全面考虑行为所涉及或影响的因素，特别是法律、法规所明示或默示要求行政机关考虑的因素，不能以无关的因素为根据。所以选项 B 正确。行政处罚依据法定是行政处罚法定原则的要求。所以选项 C 错误。行政机关在相同的情况下，所作出行政行为无论是赋予权利，还是设定义务，都不得因人而异，对于相同事实与情况应相同对待，公正地对待所有的当事人。所以选项 D 正确。法律给予行政机关行政裁量权是为了有效地实现立法目的，所有不符合立法目的的行为都是不合理的行为。所以选项 E 正确。
59. DE **解析** 《行政处罚法》规定，具有下列情形之一的，**不予处罚**：①不满 14 周岁的未成年人有违法行为的(选项 D 正确)；②初次违法且危害后果轻微并及时改正的，可以不予行政处罚(选项 A 错误，可以不予行政处罚，不是一定不予行政处罚)；③当事人有证据足以证明没有主观过错的，不予行政处罚(选项 E 正确)。法律、行政法规另有规定的，从其规定。当事人有下列情形之一，**应当从轻或者减轻行政处罚**：①主动消除或者减轻违法行为危害后果的(选项 B 错误)；②受他人胁迫或者诱骗实施违法行为的(选项 C 错误)；③主动供述行政机关尚未掌握的违法行为的；④配合行政机关查处违法行为有立功表现的；⑤法律、法规、规章规定其他应当从轻或者减轻行政处罚的。

刷冲关

举一反三·高效提优

60. ABD **解析** 税务机关应当在收到当事人听证要求后 15 日内举行听证。所以选项 C 错误。税务机关对公民作出**2 000 元以上(含本数)**罚款或者对法人或者其他组织作出**1 万元以上(含本数)**罚款的行政处罚之前，应当向当事人送达《税务行政处罚事项告知书》，

告知当事人已经查明的违法事实、证据、行政处罚的法律依据和拟将给予的行政处罚，并告知有要求举行听证的权利。所以选项 E 错误。

61. ABCD **【解析】** 本题考核税务行政处罚“首违不罚”事项清单。纳税人未按照税收征收管理法及实施细则、发票管理办法等有关规定加盖发票专用章且**没有违法所得**属于税务行政处罚“首违不罚”事项清单。

刷 | 综合分析题

刷 冲 关

举一反三·高效提优

62. (1)ACE; (2)ABE; (3)D; (4)BD。

【解析】 (1)当事人有权进行陈述和申辩。行政机关必须充分听取当事人的意见，对当事人提出的事实、理由和证据，应当进行复核；当事人提出的事实、理由或者证据成立的，行政机关应当采纳。

(2)行政处罚属于要式行政行为、损益行政行为、负担行政行为。

(3)根据《行政处罚法》的规定，行政机关及其执法人员在作出行政处罚决定之前，不向当事人告知拟作出的行政处罚的事实、理由和依据，或者拒绝听取当事人的陈述、申辩，不得作出行政处罚决定；当事人明确放弃陈述或者申辩权利的除外。

(4)行政执法机关移送涉嫌犯罪案件时，应当依法接受人民检察院和监察机关实施的监督。

63. (1)ABCE; (2)BE; (3)D; (4)ACDE。

【解析】 (1)过罚相当，要求处罚轻重适度，即立法所设定的违法行为与行政处罚相适应，作出行政处罚与违法行为的事实、性质、情节以及社会危害程度相当。过罚相当要求重过重罚、轻过轻罚，作出的处罚符合设定该处罚的目的，相同情况相同处罚；处罚符合比例法则、合乎情理且有可行性、符合客观规律。选项 D 体现的是处罚公正原则。

(2)责令限期改正是一种行政命令，而不是税务行政处罚或行政强制措施。所以选项 A、C 错误。税务行政处罚听证程序的适用范围包括对公民作出**2 000 元以上(含本数)**的罚款、对法人或者其他组织作出**10 000 元以上(含本数)**罚款、税务机关作出吊销许可证件的决定等。所以选项 D 错误。

(3)不满 14 周岁的未成年人有违法行为的，不予行政处罚；精神病人、智力残疾人在不能辨认或者不能控制自己行为时有违法行为的，不予行政处罚；违法行为轻微并及时改正，没有造成危害后果的，不予行政处罚。违法行为在 2 年内未被发现的，不再给予行政处罚；涉及公民生命健康安全、金融安全且有危害后果的，上述期限延长至 5 年。法律另有规定的除外。当事人有下列情形之一的，应当从轻或者减轻行政处罚：①主动消除或者减轻违法行为危害后果的；②受他人胁迫或者诱骗实施违法行为的；③主动供述行政机关尚未掌握的违法行为的；④配合行政机关查处违法行为有立功表现的；⑤已满 14 周岁不满 18 周岁的未成年人有违法行为的；⑥法律、法规、规章规定

其他应当从轻或者减轻行政处罚的。

(4) 行政机关向人民法院申请强制执行, 应当提供下列材料: 强制执行申请书; 行政决定书及作出决定的事实、理由和依据; 当事人的意见及行政机关催告情况; 申请强制执行标的情况; 法律、行政法规规定的其他材料。

第四章 行政强制法律制度参考答案及解析

刷 单项选择题

刷 基础

紧扣大纲·夯实基础

64. A **解析** 行政强制包括行政强制措施和行政强制执行两大类。**行政强制措施的种类**: 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; ⑤其他行政强制措施。**行政强制执行的方式**: ①加处罚款或者滞纳金; ②划拨存款、汇款; ③拍卖或者依法处理查封、扣押的场所、设施或者财物; ④排除妨碍、恢复原状; ⑤履行; ⑥其他强制执行方式。选项 B、C、D 属于行政强制执行。
65. A **解析** 合理性原则是在合法性基础上的对行政机关的更高要求。
66. B **解析** 行政强制措施权不得委托。

刷 进阶

高频进阶·强化提升

67. C **解析** 行政机关申请人民法院强制执行, 不缴纳申请费。强制执行的费用由被执行人承担。人民法院以划拨、拍卖方式强制执行的, 可以在划拨、拍卖后将强制执行的费用扣除。
68. B **解析** 行政强制措施的种类: 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; ⑤其他行政强制措施(证据先行登记保存、交通管制、强制进入场所、通信强制等)。从行政强制措施与行政强制执行的概念的区别入手, 比死记种类更容易选出正确答案。行政强制措施与行政强制执行的区别: ①行政强制措施是在行政决定作出前行政机关采取的强制手段; 而行政强制执行是在行政决定作出后, 为了执行该行政决定所采取的强制手段。②行政强制措施都是暂时性的; 而行政强制执行是终局性的。
69. D **解析** 起草法律草案、法规草案, 拟设定行政强制的, 起草单位应当采取听证会、论证会等形式听取意见, 并向制定机关说明设定该行政强制的必要性、可能产生的影响以及听取和采纳意见的情况。

刷 易错

常考易错·集中突破

70. B **解析** 申请人、利害关系人不承担行政机关组织许可听证的费用, 没有“除外”情形。所以选项 A 错误。冻结的期限一般是 30 日, 情况复杂的, 经行政机关负责人批

准，可以延长 30 日。“法律”另有规定的除外。所以选项 C 错误。违法行为在 2 年内未被发现的，不再给予行政处罚；涉及公民生命健康安全、金融安全且有危害后果的，上述期限延长至 5 年。法律另有规定的除外。所以选项 D 错误。

71. C **解析** 有关国家基本制度的事项和有关公民基本权利的事项，只能由法律设定。所以选项 A 错误。行政法规可以设定除限制人身自由以外的行政处罚。所以选项 B 错误。行政强制执行由法律设定。所以选项 D 错误。

刷 热 题

优选金题 · 新解全解

72. A **解析** 行政强制执行由法律设定。所以选项 A 正确，选项 C 错误。尚未制定法律，且属于国务院行政管理职权事项的，行政法规可以设定除限制公民人身自由、冻结存款、汇款和应当由法律规定的行政强制措施以外的其他行政强制措施。所以选项 B 错误。法律、法规以外的其他规范性文件不得设定行政强制措施。所以选项 D 错误。
73. A **解析** 冻结存款、汇款应当由法律规定的行政机关实施，不得委托给其他行政机关或者组织；其他任何行政机关或者组织不得冻结存款、汇款。冻结存款、汇款的数额应当与违法行为涉及的金额**相当**；已被其他国家机关依法冻结的，**不得重复冻结**。所以选项 A 正确，选项 B 错误。自冻结存款、汇款之日起 30 日内，行政机关应当作出处理决定或者作出解除冻结决定；情况复杂的，经行政机关负责人批准，可以延长，但是延长期限不得超过 30 日。法律另有规定的除外。所以选项 C 错误。依照法律规定冻结存款、汇款的，作出决定的行政机关应当在 3 日内向当事人交付冻结决定书。所以选项 D 错误。
74. C **解析** 尚未制定法律，且属于国务院行政管理职权事项的，行政法规可以设定除限制公民人身自由、冻结存款、汇款和应当由法律规定的行政强制措施以外的其他行政强制措施。所以选项 A 错误。尚未制定法律、行政法规，且属于地方性事务的，地方性法规可以设定查封场所、设施或者财物、扣押财物的行政强制措施。所以选项 B 错误。法律、法规以外的其他规范性文件不得设定行政强制措施。所以选项 D 错误。

刷 冲 关

举一反三 · 高效提优

75. C **解析** 金融机构接到行政机关依法作出的划拨存款的决定后，应当立即划拨。
76. D **解析** 查封、扣押限于涉案的场所、设施或者财物，不得查封、扣押与违法行为无关的场所、设施或者财物；不得查封、扣押公民个人及其所扶养家属的生活必需品。据此可知，本案只可扣押三轮车，不得扣押车上的物品。所以选项 D 说法错误。
77. B **解析** 根据教育与强制相结合原则，如果当事人的违法行为情节显著轻微或者没有明显社会危害的，则行政机关可以不采取行政强制措施。所以选项 A 错误。行政机关实施行政强制措施前须向行政机关负责人报告并经批准。所以选项 B 正确。行政强制措施由法律、法规规定的行政机关在法定职权范围内实施。行政强制措施权不得委托。所以选项 C 错误。行政强制措施应当由行政机关具备资格的行政执法人员实施，其他人员不得实施。所以选项 D 错误。

刷多项选择题

刷基础

紧扣大纲·夯实基础

78. ABDE **解析** 选项 C 是行政复议的基本原则。
79. ABCD **解析** 行政机关实施行政强制，有下列情形之一的，由上级行政机关或者有关部门责令改正，对直接负责的主管人员和其他直接责任人员依法给予处分：①没有法律、法规依据的；②改变行政强制对象、条件、方式的；③违反法定程序实施行政强制的；④违反《行政强制法》规定，在夜间或者法定节假日实施行政强制执行的；⑤对居民生活采取停止供水、供电、供热、供燃气等方式迫使当事人履行相关行政决定的；⑥有其他违法实施行政强制情形的。人民法院及其工作人员在强制执行中有违法行为或者扩大强制执行范围的，对直接负责的主管人员和其他直接责任人员依法给予处分。
80. BD **解析** 催告应当以书面形式作出，并载明下列事项：①履行义务的期限（选项 D）；②履行义务的方式（选项 D）；③涉及金钱给付的，应当有明确的金额和给付方式；④当事人依法享有的陈述权和申辩权（选项 B）。

刷热题

优选金题·新解全解

81. ABCE **解析** 自冻结存款、汇款之日起 30 日内，行政机关应当作出处理决定或者作出解除冻结决定；情况复杂的，经行政机关负责人批准，可以延长，但是延长期限不得超过 30 日。法律另有规定的除外。所以选项 D 错误。
82. BCE **解析** 有下列情形之一的，行政机关应当及时作出解除查封、扣押决定：①当事人没有违法行为；②查封、扣押的场所、设施或者财物与违法行为无关；③行政机关对违法行为已经作出处理决定，不再需要查封、扣押；④查封、扣押期限已经届满；⑤其他不再需要采取查封、扣押措施的情形。
83. AE **解析** 《行政强制法》第 51 条规定：代履行应当遵守下列规定：①代履行前送达决定书，代履行决定书应当载明当事人姓名或者名称、地址，代履行的理由和依据、方式和时间、标的、费用预算以及代履行人（选项 A 正确）；②代履行 3 日前，催告当事人履行，当事人履行的，停止代履行；③代履行时，作出决定的行政机关应当派员到场监督（选项 E 正确）；④代履行完毕，行政机关到场监督的工作人员、代履行人和当事人或者见证人应当在执行文书上签名或者盖章。实施代履行无需经过公证机关或者有关机构鉴证。所以选项 B 错误。代履行的费用按照成本合理确定，由当事人承担。但是，法律另有规定的除外。所以选项 C 错误。行政机关依法作出要求当事人履行排除妨碍、恢复原状等义务的行政决定，当事人逾期不履行，经催告仍不履行，其后果已经或者将危害交通安全、造成环境污染或者破坏自然资源的，行政机关可以代履行，或者委托没有利害关系的第三人代履行。所以选项 D 错误。

刷 冲 关

举一反三·高效提优

84. BCD **【解析】** 违法行为情节**显著轻微**或没有明显社会危害的，可以不采取行政强制措施。所以选项 A 错误。情况紧急，需要当场实施行政强制措施的，行政执法人员应当在 24 小时内向行政机关负责人报告，并补办批准手续。所以选项 E 错误。
85. ABD **【解析】** 《行政强制法》第 9 条规定，行政强制措施的种类：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；⑤其他行政强制措施。《行政强制法》第 12 条规定，行政强制执行的方式：①加处罚款或者滞纳金；②划拨存款、汇款；③拍卖或者依法处理查封、扣押的场所、设施或者财物；④排除妨碍、恢复原状；⑤代履行；⑥其他强制执行方式。行政强制措施的特征有预防性、制止性、临时性、中间性的特点。其目的在于预防、制止或控制危害社会行为的发生或扩大，常常是行政机关作出最终处理决定的前奏和准备。据此，扣押“驾驶证和车载货物”属于行政强制措施，“要求张某缴纳罚款 1 万元”属于行政处罚，“将车载货物拍卖”属于行政强制执行。

第五章 行政复议法律制度参考答案及解析

刷 单项选择题

刷 基 础

紧扣大纲·夯实基础

86. A **【解析】** 公民、法人或者其他组织认为行政机关的具体行政行为所依据的行政规范性文件不合法，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对该行政规范性文件的审查申请。前述所称行政规范性文件，包括：①国务院部门的规定；②县级以上地方各级人民政府及其工作部门的规定；③乡、镇人民政府的规定。前述所列规定不含国务院部、委员会规章和地方人民政府规章。
87. B **【解析】** 县级以上地方人民政府作为行政复议机关，管辖范围包括了对本级政府依法设立的派出机关作出的行政行为不服的案件。因此，对街道办事处具体行政行为不服的，可以向设立该街道办事处的区人民政府申请行政复议。
88. A **【解析】** 申请人、第三人可以委托 1 至 2 名代理人代为参加行政复议。所以选项 A 正确，选项 B 错误。同一行政复议案件申请人**超过 5 人**的，应当**推选 1 至 5 名**代表人参加行政复议。所以选项 C 错误。申请人、第三人委托代理人的，应当向行政复议机构提交授权委托书。授权委托书应当载明委托事项、权限和期限。公民在特殊情况下无法书面委托的，可以口头委托。口头委托的，行政复议机构应当核实并记录在卷。所以选项 D 错误。
89. D **【解析】** 行政机关作出具体行政行为时未告知公民、法人或者其他组织，事后补充告知的，自该公民、法人或者其他组织收到行政机关补充告知的通知之日起计算。

90. D **解析** 需要现场勘验的，现场勘验所用时间不计入行政复议审理期限。

刷 进 阶

高频进阶·强化提升

91. A **解析** 申请人对税务机关作出逾期不缴纳罚款加处罚款的决定不服的，应当先缴纳罚款和加处罚款，再申请行政复议。也可以直接提起行政诉讼。
92. C **解析** 第三人(李某)不参加行政复议，不影响行政复议案件的审理。
93. B **解析** 由《行政复议法》及其实施条例的有关规定可知：①行政复议期间具体行政行为一般不停止执行。特殊情形下可以停止执行；②调解未达成协议或者调解书生效前一方反悔的，行政复议机关应当及时作出行政复议决定；③公民、法人或者其他组织认为行政机关的具体行政行为所依据的下列规定不合法，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对该规定的审查申请：国务院部门的规定；县级以上地方各级人民政府及其工作部门的规定；乡、镇人民政府的规定。前述所列规定不含国务院部、委员会规章和地方人民政府规章。规章的审查依照法律、行政法规办理。所以选项 A、C、D 错误。

刷 热 题

优选金题·新解全解

94. B **解析** 公民、法人或者其他组织认为具体行政行为侵犯其合法权益的，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；但是法律规定的申请期限超过 60 日的除外。所以选项 A、D 错误。具体行政行为依法通过公告形式告知受送达人的，自公告规定的期限届满之日起计算行政复议申请期限。所以选项 C 错误。
95. A **解析** 对海关、金融、外汇管理等实行垂直领导的行政机关和国家安全机关的具体行政行为不服的，向上一级主管部门申请行政复议。所以选项 A 正确。
96. B **解析** 不具有强制力的行政建议或者行政指导行为，对纳税人的权利义务不产生实际影响，不属于税务行政复议的受案范围。
97. A **解析** 若公司能够证明其撤回复议申请违背其真实意思表示，复议机关应予受理。另外，行政处罚不属于复议前置型案件，公司向复议机关申请行政复议后，又经复议机关同意撤回复议申请，在法定起诉期限内对原行政行为提起诉讼的，人民法院应当依法受理。所以选项 B 错误。行政复议期间，申请人、第三人可以查阅被申请人提出的书面答复、作出具体行政行为的证据、依据和其他有关材料，除涉及国家秘密、商业秘密或者个人隐私外，行政复议机关不得拒绝。所以选项 C 错误。国务院作出的裁决为“最终裁决”，当事人不得再向人民法院起诉。所以选项 D 错误。

刷 冲 关

举一反三·高效提优

98. C **解析** 行政复议期间，行政复议机关认为申请人以外的公民、法人或者其他组织与被审查的具体行政行为有利害关系的，可以通知其作为第三人参加行政复议。
99. D **解析** 公民、法人或者其他组织认为具体行政行为侵犯其合法权益的，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；但是法律规定的申请期限超过 60 日的除外。因不可抗力或者其他正当理由耽误法定申请期限的，申请期限自障碍消除之日起继续计算。所以选项 A 正确。申请人书面申请行政复议的，可以采取当面递交、

邮寄或者传真等方式提出行政复议申请。所以选项 B 正确。同一行政复议案件申请人超过 5 人的，应当推选 1 至 5 名代表人参加行政复议。所以选项 C 正确。本案的复议机关是甲市人民政府，被申请人是乙区人民政府。所以选项 D 错误。

100. C **解析** 申请人申请行政复议，可以书面申请，也可以口头申请。所以选项 A 错误。第三人参加行政复议，不影响行政复议案件的审理。所以选项 B 错误。申请人、第三人可以委托 1 至 2 名代理人参加行政复议。申请人、第三人委托代理人的，应当向行政复议机构提交授权委托书。公民在特殊情况下无法书面委托的，可以口头委托。口头委托的，行政复议机构应当核实并记录在卷。申请人、第三人解除或者变更委托的，应当书面报告行政复议机构。所以选项 C 正确，选项 D 错误。

刷多项选择题

刷基础

紧扣大纲·夯实基础

101. BCD **解析** 根据《税务行政复议规则》规定，下列证据材料不得作为定案依据：违反法定程序收集的证据材料；以偷拍、偷录和窃听等手段获取侵害他人合法权益的证据材料；以利诱、欺诈、胁迫和暴力等不正当手段获取的证据材料；无正当理由超出举证期限提供的证据材料；无正当理由拒不提供原件、原物，又无其他证据印证，且对方不予认可的证据的复制件、复制品；无法查明真伪的证据材料；不能正确表达意志的证人提供的证言；不具备合法性、真实性的其他证据材料。所以选项 B、C、D 正确。
102. ACE **解析** 申请人与被申请人在行政复议决定作出前自愿达成和解的，应当向行政复议机构提交书面和解协议，并须征得复议机构的准许。所以选项 B 错误。公民、法人或者其他组织对行政机关行使法律、法规规定的自由裁量权作出的具体行政行为不服申请行政复议的，行政复议机关可以（而非应当）按照自愿、合法的原则进行调解。所以选项 D 错误。

刷进阶

高频进阶·强化提升

103. ABD **解析** 申请人认为税务机关的具体行政行为所依据的下列规定不合法，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对有关规定的审查申请：申请人对具体行政行为提出行政复议申请时不知道该具体行政行为所依据的规定的，可以在行政复议机关作出行政复议决定以前提出对该规定的审查申请：①国家税务总局和国务院其他部门的规定；②其他各级税务机关的规定；③地方各级人民政府的规定；④地方人民政府工作部门的规定。前述中的规定不包括规章。
104. ACD **解析** 上级税务机关认为行政复议机关不予受理行政复议申请的理由不成立的，可以督促其受理；经督促仍然不受理的，责令其限期受理。所以选项 B 错误。申请人提供担保的方式包括保证、抵押和质押。所以选项 E 错误。

刷 易 错

常考易错·集中突破

105. BD **解析** 申请人、第三人解除或者变更委托的，应当书面告知行政复议机构。被申请人不得委托本机关以外的人员参加行政复议。
106. BC **解析** 选项 A 缺少“其权利义务的承受人放弃行政复议权利”的条件。因作为申请人的自然人死亡，其近亲属尚未确定是否参加行政复议的；作为申请人的自然人丧失参加行政复议的能力，尚未确定法定代理人参加行政复议的；或者作为申请人的法人或者其他组织终止，尚未确定权利义务承受人的导致行政复议中止，**满 60 日**行政复议中止的原因仍未消除的，行政复议终止。所以选项 D、E 错误。

刷 热 题

优选金题·新解全解

107. ABDE **解析** 行政机关作出的不产生外部法律效力的行为不属于行政复议受案范围，所以选项 C 错误。
108. CD **解析** 行政复议转送管辖要求具备三个条件：其一，必须属于特殊管辖的复议案件；其二，转送机关是县级人民政府，且对该案件没有管辖权；其三，受转送的复议机关对该案件有管辖权。
109. ABC **解析** 对重大、复杂的案件，申请人提出要求或者行政复议机构认为必要时，可以采取听证的方式审理。所以选项 D 错误。税收法律、税收法规、税收规章和合法有效的其他税收规范性文件可以作为复议审查的依据。所以选项 E 错误。
110. BDE **解析** 有下列情形之一的，行政复议机关可以按照自愿、合法的原则进行调解：①公民、法人或者其他组织对行政机关行使法律、法规规定的**自由裁量权**作出的具体行政行为不服申请行政复议的；②当事人之间的**行政赔偿**或者**行政补偿**纠纷。

刷 冲 关

举一反三·高效提优

111. ACD **解析** 本题中征收过路费的行为属于具体行政行为，依法可以申请行政复议或提起行政诉讼，且对此案的情况，法律没有直接规定为复议前置。所以选项 A、D 正确，选项 E 错误。根据《行政复议法》第 7 条规定，对“行政规定”可在申请复议时一并要求审查，但是不能单独对抽象行政行为提起复议。所以选项 B 错误，选项 C 正确。

刷 综合分析题

刷 基 础

紧扣大纲·夯实基础

112. (1)C; (2)DE; (3)BCD; (4)AB。

解析 (1)行政拘留是由《行政处罚法》明确规定的一种人身自由罚形式。

(2)行政处罚决定书应当在宣告后当场交付当事人；当事人不在场的，行政机关应当在 7 日内依照《民事诉讼法》的有关规定，将行政处罚决定书送达当事人。所以选项 D 错误。行政拘留不属于行政处罚的听证范围。所以选项 E 错误。

(3)具体行政行为有下列情形之一的,行政复议机关可以决定变更:①认定事实清楚,证据确凿,程序合法,但是明显不当或者适用依据错误的;②认定事实不清,证据不足,但是经行政复议机关审理查明事实清楚,证据确凿的。

(4)有下列情形之一的,人民法院有权主动向有关行政机关以及其他组织、公民调取证据:①涉及国家利益、公共利益或者他人合法权益的事实认定的;②涉及依职权追加当事人、中止诉讼、终结诉讼、回避等程序性事项的。

刷 进 阶

高频进阶·强化提升

113. (1)ABCD; (2)B; (3)C; (4)ACDE。

解析 (1)行政复议期间具体行政行为不停止执行,但是,有下列情形之一的,可以停止执行:①**被申请人认为**需要停止执行的;②**行政复议机关认为**需要停止执行的;③**申请人申请**停止执行, **行政复议机关认为**其要求合理,决定停止执行的;④法律规定停止执行的。所以选项 A 说法错误。对县级以上地方各级人民政府工作部门的具体行政行为不服的,由申请人选择,可以向该部门的本级人民政府申请行政复议,也可以向上一级主管部门申请行政复议。所以选项 B 说法错误。公民、法人或者其他组织认为具体行政行为侵犯其合法权益的,可以自知道或者应当知道该**具体行政行为之日起 60 日内**提出行政复议申请;但是法律规定的申请期限**超过 60 日**的除外。所以选项 C 说法错误。行政复议机关收到行政复议申请后,应当在 5 日内进行审查,决定是否受理。所以选项 D 说法错误。

(2)复议机关在法定期间内不作复议决定,当事人对原行政行为不服提起诉讼的,应当以作出原行政行为的行政机关为被告;当事人对复议机关不作为不服提起诉讼的,应当以复议机关为被告。

(3)在诉讼过程中,被告对原告作出新的行政行为,原告不服向同一人民法院起诉的,人民法院**可以合并**审理。

(4)行政机关拒绝履行判决、裁定、调解书的,第一审人民法院可以采取下列措施:①对应当归还的罚款或者应当给付的款额,通知银行从该行政机关的账户内划拨;②在规定期限内不履行的,从期满之日起,对该行政机关负责人按日处 50 元至 100 元的罚款;③将行政机关拒绝履行的情况予以公告;④向监察机关或者该行政机关的上一级行政机关提出司法建议。接受司法建议的机关,根据有关规定进行处理,并将处理情况告知人民法院;⑤拒不履行判决、裁定、调解书,社会影响恶劣的,可以对该行政机关直接负责的主管人员和其他直接责任人员予以拘留;情节严重,构成犯罪的,依法追究刑事责任。

刷 冲 关

举一反三·高效提优

114. (1)AB; (2)ABCE; (3)ABD; (4)ACE。

解析 (1)根据《税务行政复议规则》的规定,申请人口头申请行政复议的,行政复议机构应当依照该规则第 39 条规定的事项,当场制作行政复议申请笔录,交申请人核对或者向申请人宣读,并由申请人确认。所以选项 C 错误。申请人提出行政复议申请时错列被申请人的,行政复议机关应当告知申请人变更被申请人。申请人不变更被

申请人的，行政复议机关不予受理，或者驳回行政复议申请。所以选项 D 错误。申请人书面申请行政复议的，应当在行政复议申请书中载明的事项不包括证明被申请的具體行政行为违法的证据。所以选项 E 错误。

(2) 定案证据应当具有合法性、真实性和关联性。

(3) 上级税务机关认为行政复议机关不予受理行政复议申请的理由不成立的，可以督促其受理；经督促仍然不受理的，责令其限期受理。所以选项 C 错误。相对人对税务机关作出的税收保全措施不服的，可以直接提起行政诉讼，这不是复议前置的事项。所以选项 E 错误。

(4) 人民法院公开审理行政案件，但涉及国家秘密、个人隐私和法律另有规定的除外。人民法院审理行政案件，不适用调解。但是，行政赔偿、补偿以及行政机关行使法律、法规规定的自由裁量权的案件可以调解。所以选项 B 错误。行政诉讼第一审普通程序中，人民法院审理行政案件，由审判员组成合议庭，或者由审判员、陪审员组成合议庭。所以选项 D 错误。

115. (1) AE; (2) CD; (3) AB; (4) AD。

解析 (1) 行政机关在收到听证申请后多长时间内举行听证，《行政处罚法》并没有作出规定。所以选项 B 错误。在听证程序中，当事人有权对调查人员提出的违法事实、证据和行政处罚建议进行申辩和质证。这是行政参与原则的体现。所以选项 C 错误。当事人申请听证的形式在《行政处罚法》中是没有规定的。所以选项 D 错误。

(2) 选项 A 应为“申请期限自障碍消除之日起继续计算”。选项 B 应为“在 5 日内进行审查”。选项 E 应为“应当在 30 日内依法处理”。

(3) 具体行政行为有下列情形之一，行政复议机关可以决定变更：①认定事实清楚，证据确凿，程序合法，但是明显不当或者适用依据错误的；②认定事实不清，证据不足，但是经行政复议机关审理查明事实清楚，证据确凿的。

(4) 行政诉讼中，作为书证的文书主要有行政决定书、公证书、证明书、许可证、执照和通知书等。

第六章 行政诉讼法律制度参考答案及解析

刷 单项选择题

刷 基础

紧扣大纲·夯实基础

116. B **解析** 根据规定，如果同案原告为 10 人以上，则可由推选产生的 2-5 名当事人作为诉讼代表人参加诉讼。

117. A **解析** 行政诉讼处理的是一定范围内的行政行为争议，规章以下的规范性文件规定是否合法也属于行政诉讼审查范围，即部分抽象行政行为可以成为行政诉讼中的一

并审查对象。由此可知,部分抽象行政行为只能被一并审查,但是不能说抽象行政行为是行政诉讼的受案范围。所以选项 A 表述错误。

118. C **解析** 根据有关司法解释规定,被告向人民法院提供的现场笔录,应当载明时间、地点和事件等内容,并由执法人员和当事人签名。所以选项 C 说法错误。
119. D **解析** 原告或者第三人提出了其在行政处理程序中没有提出的理由或者证据的,经人民法院准许,被告可以补充证据。
120. C **解析** 涉及国家秘密、商业秘密和个人隐私的证据,不得在公开开庭时出示。

刷 进 阶

高频进阶·强化提升

121. C **解析** 《行政诉讼法》及其司法解释并没有规定申请先予执行时要提供相应的担保,所以选项 A 错误。人民法院对起诉行政机关没有依法支付抚恤金、最低生活保障金和工伤、医疗社会保险金的案件,权利义务关系明确、不先予执行将严重影响原告生活的,可以根据原告的申请,裁定先予执行。所以选项 B 错误。当事人对先予执行的裁定不服的,可以申请复议一次。复议期间不停止裁定的执行。所以选项 C 正确。选项 D 的说法没有法律依据。
122. B **解析** 法院裁定准许原告撤诉后,原告以同一事实和理由重新起诉的,法院不予受理。对准予撤诉的裁定不服,不能提起上诉。准予撤诉的裁定确有错误,原告申请再审的,法院应当通过审判监督程序撤销原准予撤诉的裁定,重新对案件进行审理。
123. B **解析** 人民法院审理行政案件,实行开庭审理方式;而复议机关审理复议案件,原则上实行书面审查、实地核查以及听证的办法,不采取类似开庭审理的方式。所以选项 B 说法错误。
124. A **解析** 移送管辖中,受移送的法院不得再行移送。所以选项 B 错误。人民法院对管辖权发生争议,由争议双方协商解决,协商不成的,报其共同的上级人民法院指定管辖。所以选项 C 错误。下级人民法院对其管辖的第一审行政案件,认为需要由上级人民法院审判的,可以报请上级人民法院决定。所以选项 D 错误。

刷 易 错

常考易错·集中突破

125. A **解析** 行政行为有实施主体不具有行政主体资格或者没有依据等重大且明显违法情形,原告申请确认行政行为无效的,人民法院判决确认无效。有下列情形之一的,属于行政诉讼法规定的“重大且明显违法”:①行政行为实施主体不具有行政主体资格;②减损权利或者增加义务的行政行为没有法律规范依据;③行政行为的内容客观上不可能实施;④其他重大且明显违法的情形。
126. A **解析** 在诉讼过程中,原告死亡,须等待其近亲属表明是否参加诉讼的,中止诉讼。
127. A **解析** 城管执法人员在执行公务中的殴打行为损害了公民的健康权,受害人有权提出行政赔偿请求。
128. A **解析** 人民法院审理上诉案件,原判决、裁定认定事实清楚,适用法律、法规正确的,判决或者裁定驳回上诉,维持原判决、裁定;选项 A 表述错误,当选。
129. B **解析** 证据经双方当事人质证后需要经过法院审查认定才可作为裁判的依据。所以

选项 A 错误。根据有关司法解释规定,证明同一事实的数个证据,原始证据优于传来证据。所以选项 B 正确。经一方当事人或者他人改动,对方当事人不予认可的证据材料不得“单独”作为定案依据。所以选项 C 错误。证人因履行出庭作证义务而支出的交通、住宿、就餐等必要费用以及误工损失,由**败诉一方**当事人承担。所以选项 D 错误。

130. D **解析** 《行政诉讼法》规定,当事人对已经发生法律效力判决、裁定,认为确有错误的,可以向上一级人民法院申请再审,但判决、裁定不停止执行。该题作出生效判决的是第二审人民法院,所以申请再审应是向第二审法院的上一级法院。

刷 热 题

优选金题·新解全解

131. C **解析** 行政诉讼**被告**对原告的诉讼请求**没有反诉权**。所以选项 A 错误。被告既不是国家,也不是行政机关工作人员。所以选项 B 错误。当事人不服经上级行政机关批准的行政行为,向人民法院提起诉讼的,以在对外发生法律效力的文书上署名的机关为被告。所以选项 C 正确。复议机关改变原行政行为的,复议机关是被告。所以选项 D 错误。
132. B **解析** 行政机关为作出行政行为而实施的准备、论证、研究、层报、咨询等过程性行为;上级行政机关基于内部层级监督关系对下级行政机关作出的听取报告、执法检查、督促履责等行为;行政机关作出的不产生外部法律效力的行为;对公民、法人或者其他组织权利义务不产生实际影响的行为不属于人民法院行政诉讼的受案范围。所以选项 A、C、D 错误。
133. B **解析** 复议机关**维持**原行政行为的,**原机关和复议机关为共同被告**。
134. D **解析** 行政诉讼法定证据种类包括: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。其中,选项 A、B、C 属于电子数据;选项 D 中证人猜测性、评论性、推断性的证言,不能作为证据使用。
135. C **解析** 原告确有证据证明被告持有的证据对原告有利,被告无正当理由拒不提供的,可以推定原告的主张成立。
136. A **解析** 选项 B、D 为“对征收、征用决定及其补偿决定不服”的案件;选项 C 为“认为行政机关侵犯其他人身权、财产权等合法权益”的案件,均属于行政诉讼受案范围。
137. C **解析** 市公安局就孙某到港口施工现场进行阻挠的行为进行拘留处罚,孙某不服提起行政诉讼。法院无需对市政府征收土地的行为是否合法进行审查。所以选项 A、B 错误。原告提供的证据不成立的,不免除被告对被诉行政行为合法性的举证责任。所以选项 D 错误。

刷 冲 关

举一反三·高效提优

138. D **解析** 有权提起行政诉讼的公民死亡,其近亲属可以提起行政诉讼。公民、法人或者其他组织同被诉行政行为有利害关系但没有提起诉讼,或者同案件处理结果有利害关系的,可以作为第三人申请参加诉讼,或者由人民法院通知参加诉讼。
139. A **解析** 提供原物确有困难的,可以提供与原物核对无误的复制件或者证明该物证的照片、录像等其他证据。所以选项 B 错误。证人证言是指了解案件情况的人以口头或书面的方式,向人民法院所作的与案件有关的事实陈述。所以选项 C 错误。由于当事人与案件结果有直接的利害关系,因此当事人陈述可能存在一定的片面性和虚假

性。所以选项 D 错误。

140. D **解析** 在行政诉讼中,法定代理人制度适用于没有诉讼行为能力或限制诉讼行为能力的公民,不适用于法人、组织。所以选项 D 说法错误。
141. C **解析** 三部门的通知行为具有可诉性。所以选项 A 错误。三部门的处理意见不具有可诉性。所以选项 B 错误。县政府专题会议形成的会议纪要不具有可诉性。所以选项 D 错误。

刷 多项选择题

刷 基 础

紧扣大纲·夯实基础

142. BCD **解析** 公民、法人或者其他组织认为行政行为所依据的国务院部门和地方人民政府及其部门制定的规范性文件不合法,在对行政行为提起诉讼时,可以一并请求对该规范性文件进行审查,但不能单独就该规范性文件提起行政诉讼。前述规定的规范性文件不含规章。所以选项 A 错误。被告应当在收到起诉状副本之日起 15 日内向人民法院提交作出行政行为的证据和所依据的规范性文件,并提出答辩状。所以选项 E 错误。
143. ACE **解析** 以非法手段取得的证据,不得作为认定案件事实的根据。以非法手段取得的证据包括:严重违法法定程序收集的证据材料;以违反法律强制性规定的手段获取且侵害他人合法权益的证据材料;以利诱、欺诈、胁迫、暴力等手段获取的证据材料等。
144. ABCD **解析** 根据《行政诉讼法》规定,公民、法人或者其他组织认为行政机关和行政机关工作人员的行政行为侵犯其合法权益,有权依照本法向人民法院提起诉讼。前述所称行政行为,包括法律、法规、规章授权的组织作出的行政行为。公民、法人或者其他组织因人身权、财产权以外的法律、法规有明确规定的其他权益受行政行为侵害而提起的诉讼,同样属于人民法院的受案范围。这些权益包括政治权利、劳动权、休息权、文化权、公平竞争权、知情权以及受教育权等。所以选项 E 错误。
145. ABDE **解析** 行政行为的相对人以及其他与行政行为有利害关系的公民、法人或者其他组织,有权提起诉讼。根据司法解释的规定,属于“与行政行为有利害关系”的情形包括:①被诉的行政行为涉及其相邻权或者公平竞争权的;②在行政复议等行政程序中被追加为第三人的;③要求行政机关依法追究加害人法律责任的;④撤销或者变更行政行为涉及其合法权益的;⑤为维护自身合法权益向行政机关投诉,具有处理投诉职责的行政机关作出或者未作出处理的;⑥其他与行政行为有利害关系的情形。

刷 进 阶

高频进阶·强化提升

146. CDE **解析** 当事人在法定期限内不申请行政复议或者提起行政诉讼,又不履行行政决定的,没有强制执行权的行政机关申请人民法院强制执行其行政行为,应当自被执行人的法定起诉期限届满之日起 3 个月内提出。所以选项 A、B 错误,选项 C 正确。行政机关申请人民法院强制执行其行政行为,应当提交强制执行申请书;行政决定书及作出决定的事实、理由和依据;当事人的意见及行政机关催告情况;申请强制执行

标的情况；法律、行政法规规定的其他材料。所以选项 D 正确。行政机关或者行政行为确定的权利人申请人民法院强制执行前，有充分理由认为被执行人可能逃避执行的，可以申请人民法院采取财产保全措施。后者申请强制执行的，应当提供相应的财产担保。所以选项 E 正确。

147. ACE **解析** 公民、法人或者其他组织直接向人民法院提起诉讼的，应当**自知道或者应当知道作出行政行为之日起6个月内**提出。法律另有规定的除外。所以选项 B 错误。公民、法人或者其他组织因特殊情况耽误起诉期限的，在**障碍消除后10日内**，可以申请延长期限，是否准许由人民法院决定。所以选项 D 错误。

刷 热 题

优选金题·新解全解

148. BE **解析** 人民法院审理下列第一审行政案件，认为事实清楚、权利义务关系明确、争议不大的，可以适用简易程序：①被诉行政行为是依法**当场作出的**（选项 B 正确）；②案件**涉及款额2000元以下的**；③属于**政府信息公开案件**的（选项 E 正确）。除前述规定以外的第一审行政案件，当事人**各方同意**适用简易程序的，可以适用简易程序。发回重审、按照审判监督程序再审的案件不适用简易程序。
149. ABCD **解析** 根据《行政诉讼法》规定，行政机关拒绝履行判决、裁定、调解书的，第一审人民法院可以采取以下措施：对应当归还的罚款或者应当给付的款项，通知银行从该行政机关的账户内划拨；在规定期限内不履行的，从期满之日起，对该行政机关负责人按日处 50~100 元的罚款；将行政机关拒绝履行的情况予以公告；向监察机关或者该行政机关的上一级行政机关提出司法建议。接受司法建议的机关，根据有关规定进行处理，并将处理情况告知人民法院；拒不履行判决、裁定、调解书，社会影响恶劣的，可以对该行政机关直接负责的主管人员和其他责任人员予以拘留，情节严重，构成犯罪的，依法追究刑事责任。所以选项 A、B、C、D 正确。
150. BE **解析** 天河公司对罚款决定不服提起诉讼，被告是市安全监督管理局。所以选项 A 错误。被诉行政机关负责人应当出庭应诉。不能出庭的，应当委托行政机关相应的工作人员出庭。所以选项 B 正确。暂扣许可证是行政处罚行为，适用《行政处罚法》的程序规定。所以选项 C 错误，选项 E 正确。人民法院对被告经传票传唤无正当理由拒不到庭，或者未经法庭许可中途退庭的，可以将被告拒不到庭或者中途退庭的情况予以公告，并可以向监察机关或者被告的上一级行政机关提出依法给予其主要负责人或者直接责任人员处分的司法建议。所以选项 D 错误。
151. CDE **解析** 原告可以提供证明被诉行政行为违法的证据。原告提供的证据不成立的，**不免除**被告对被诉行政行为合法性的举证责任。所以选项 A 错误，选项 C 正确。人民法院有权向有关行政机关以及其他组织、公民调取证据。但是，不得为证明行政行为的合法性调取被告作出行政行为时未收集的证据。所以选项 B 错误。在行政赔偿、补偿诉讼中，原告应当对被诉行政行为造成损害的事实提供证据。所以选项 D 正确。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。所以选项 E 正确。
152. BDE **解析** 财产已经拍卖或者变卖的，给付拍卖或者变卖所得的价款；变卖的价款

明显低于财产价值的,应当支付相应的赔偿金。所以选项 A 错误。返还执行的罚款或者罚金、追缴或者没收的金钱,解除冻结的存款或者汇款的,应当支付银行同期存款利息。所以选项 C 错误。

刷 冲 关

举一反三·高效提优

153. BE **解析** 该局无行政强制执行权。所以选项 A 错误。当事人在法定期限内不申请行政复议或者提起行政诉讼,又不履行行政决定的,没有强制执行权的行政机关申请人民法院强制执行其行政行为,应当自被执行人的法定起诉期限届满之日起 3 个月内提出。所以选项 C 错误。行政机关申请人民法院强制执行其行政行为的,由申请人所在地的基层人民法院受理。所以选项 D 错误。
154. ACD **解析** 人民法院审理行政案件,以**法律和行政法规、地方性法规为依据**。地方性法规适用于本行政区域内发生的行政案件。人民法院审理民族自治地方的行政案件,并以该民族自治地方的自治条例和单行条例为依据。人民法院审理行政案件,参照**规章**。所以选项 A、D 正确,选项 E 错误。当事人在庭审过程中要求证人出庭作证的,法庭可以根据审理案件的具体情况,决定是否准许以及是否延期审理。所以选项 B 错误。本案人民法院既审查行政行为的合法性,又审查行政行为的适当性。所以选项 C 正确。

刷 综合分析题

刷 热 题

优选金题·新解全解

155. (1)E; (2)BE; (3)BDE; (4)C。

解析 (1) 本案中,万盛公司对市安全监督管理局作出的罚款决定不服提起行政诉讼,被告是市安全监督管理局,省建设厅既不是被告,也不是第三人。所以选项 A、B 错误。被告无正当理由拒不到庭,或者未经法庭许可中途退庭的,可以缺席判决。所以选项 C、D 错误。被诉行政机关负责人应当出庭应诉。不能出庭的,应当委托行政机关相应的工作人员出庭。所以选项 E 正确。

(2) 本题可通过排除法进行选择,暂扣许可证属于行政处罚中的行为罚,也称能力罚。行政处罚是损益行政行为。

(3) 行政机关是否向当事人送达《行政处罚事项告知书》与当事人是否要求听证无关。所以选项 A 错误。行政机关在作出行政处罚决定之前,应当告知当事人拟作出行政处罚决定的内容及事实、理由及依据,并告知当事人依法享有的陈述、申辩、要求听证等权利。所以选项 B 正确。根据《行政处罚法》第 64 条的规定,当事人可以亲自参加听证,也可以委托 1 至 2 人代理参加听证。但行政机关只能自己亲自参加听证。所以选项 C 错误。听证由行政机关指定的非本案调查人员主持。所以选项 D 正确。当事人要求听证的,应当在行政机关告知后 5 日内提出。所以选项 E 正确。

(4) 被许可人以欺骗、贿赂等不正当手段取得行政许可的,应当予以撤销。

156. (1)ABCD; (2)AB; (3)ABE; (4)B。

解析 (1)行政诉讼中的法定证据包括:①书证;②物证;③视听资料;④电子数据;⑤证人证言;⑥当事人的陈述;⑦鉴定意见;⑧勘验笔录、现场笔录。选项 E,证人推断性证言不能作为定案的依据。所以选项 E 错误。

(2)现场笔录应当现场制作,不能事后补作。所以选项 C 错误。被告行政机关向人民法院提供的现场笔录,一般应当载明制作现场笔录的时间、地点和事件等内容,并由执法人员和当事人签名。当事人拒绝签名或者不能签名的,应当注明原因。有其他人在现场的,可以由其他人签名。所以选项 D、E 错误。

(3)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。所以选项 C 错误。原告可以提供证明行政行为违法的证据。原告提供的证据不成立的,不免除被告的举证责任。所以选项 D 错误。

(4)适用简易程序审理的行政案件,可当庭宣判,也可定期宣判,法律并未规定必须当庭宣判。所以选项 A 错误。简易程序仅适用于第一审行政案件,不适用于二审。所以选项 C、D 错误。适用简易程序审理的行政案件,应当在立案之日起 45 日(而非“15 日”)内审结。所以选项 E 错误。

157. (1)E; (2)D; (3)CE; (4)C。

解析 (1)本案中的函告作为一种告知、劝告行为,对当事人法律上的权利义务不产生实际影响,不具有可诉性。

(2)行政案件由最初作出行政行为的行政机关所在地人民法院管辖。所以对本案有管辖权的法院是甲省商务局所在地的法院。

(3)开源公司对甲省商务局的处罚决定不服提起行政诉讼,审理对象就是甲省商务局作出的处罚决定,审理范围包括事实问题和法律问题。

(4)根据《行政许可法》的规定,地方性法规和省、自治区、直辖市人民政府规章,不得设定企业或者其他组织的设立登记及其前置性行政许可。

刷 冲 关

举一反三·高效提优

158. (1)AB; (2)E; (3)B; (4)C。

解析 (1)行政处罚属于要式行政行为、损益行政行为。

(2)行政机关作出行政行为时,未告知公民、法人或者其他组织起诉期限的,起诉期限从公民、法人或者其他组织知道或者应当知道起诉期限之日起计算,但从知道或者应当知道行政行为内容之日起最长不得超过 1 年。

(3)行政拘留不属于行政强制措施,行政相对人对此不服的,向被告所在地法院起诉。

(4)经人民法院传票传唤,原告无正当理由拒不到庭,或者未经法庭许可中途退庭的,可以按照撤诉处理;被告无正当理由拒不到庭,或者未经法庭许可中途退庭的,可以缺席判决。

159. (1)BCE; (2)B; (3)A; (4)BCD。

解析 (1)公民、法人或者其他组织认为具体行政行为侵犯其合法权益的,可以自

知道或者应当知道该具体行政行为之日起 60 日内提出行政复议申请；但是法律规定的申请期限超过 60 日的除外。本题中县政府告知的复议限期是 30 日，该期限少于行政复议法规定的 60 日的期限，所以本案的复议期限仍然是 60 日。所以选项 A 错误。行政复议机关收到行政复议申请后，应当在 5 日内进行审查。所以选项 D 错误。

(2) 因不动产提起的行政诉讼，由不动产所在地的人民法院管辖。“因不动产提起的行政诉讼”是指因行政行为导致不动产物权变动而提起的诉讼。争议土地未登记且现位于丁市戊县内，所以案件应由丁市人民法院管辖。被告为县级以上人民政府的案件，由中级人民法院管辖。所以本案由丁市中级人民法院管辖。

(3) 公民、法人或者其他组织可以自收到不予受理决定书之日起或者行政复议期满之日起 15 日内，依法向人民法院提起诉讼。

(4) 经人民法院传票传唤，原告无正当理由拒不到庭，或者未经法庭许可中途退庭的，可以按照撤诉处理；被告无正当理由拒不到庭，或者未经法庭许可中途退庭的，可以缺席判决。所以选项 B、C 说法错误。第三人经传票传唤无正当理由拒不到庭，或者未经法庭许可中途退庭的，不发生阻止案件审理的效果。所以选项 D 说法错误。

第七章 民法总论参考答案及解析

刷 单项选择题

刷 基础

紧扣大纲·夯实基础

160. D **解析** 民事法律事实构成是引起某一民事法律关系发生、变更和消灭的几个法律事实的总和。例如遗嘱继承关系的发生需要有效遗嘱与遗嘱人死亡两个法律事实相结合，才会引起遗嘱继承关系发生的法律事实构成。
161. B **解析** 赠与合同是双方法律行为、无偿法律行为、单务法律行为、不要式法律行为。

刷 进阶

高频进阶·强化提升

162. A **解析** 以非对话方式作出的意思表示，**到达相对人时**生效。所以选项 B 错误。以对话方式作出的意思表示，相对人知道其内容时生效。所以选项 C 错误。以非对话方式作出的采用数据电文形式的意思表示，相对人指定特定系统接收数据电文的，该数据电文进入该特定系统时生效；未指定特定系统的，相对人知道或者应当知道该数据电文进入其系统时生效。当事人对采用数据电文形式的意思表示的生效时间另有约定的，按照其约定。所以选项 D 错误。
163. D **解析** 民事法律行为所附条件的特征：①必须是将来发生的事实。过去的事实，

不得作为条件(选项 A 错误);②条件成就与否须不确定(选项 C 错误);③条件应当是双方当事人约定的(选项 B 错误);(4)条件必须合法。

164. B **解析** 表见代理是指虽无代理权但表面上有足以使人相信其有代理权,而须由本人负授权之责的代理。选项 A 属于越权的无权代理。选项 C 属于代理权消灭后的无权代理。选项 D 属于间接代理。

刷 易 错

常考易错·集中突破

165. A **解析** 配偶权、名誉权、亲属权属于人身权,不属于财产权。
166. C **解析** 自然人享有的人格权包括生命权、姓名权、肖像权、名誉权、荣誉权、隐私权、婚姻自主权等。法人、非法人组织享有的名称权、名誉权、荣誉权和其他财产权利受法律保护。
167. C **解析** 诉讼时效期间届满,债务人提出诉讼时效抗辩的,权利人“胜诉权”消灭,除斥期间届满则“实体权利”消灭。所以选项 A 错误。诉讼时效期间为“可变期间”,除斥期间为“不可变期间”。所以选项 B 错误。诉讼时效期间适用中止、中断、延长,除斥期间并不适用。所以选项 D 错误。

刷 热 题

优选金题·新解全解

168. A **解析** 机关法人、农村集体经济组织法人、城镇农村的合作经济组织法人、基层群众性自治组织法人(居民委员会、村民委员会),为特别法人。基金会、社会服务机构属于捐助法人。所以选项 BC 错误。科学研究院属于事业单位法人。事业单位,如政府举办的学校、医院、科研机构等。所以选项 D 错误。
169. C **解析** 乙在奥运会上能否赢某国运动员具有不确定性,属于附条件的民事法律行为。
170. C **解析** 代理人知道或者应当知道代理事项违法仍然实施代理行为,或者被代理人知道或者应当知道代理人的代理行为违法未作反对表示的,被代理人和代理人应当承担连带责任。
171. D **解析** 有下列情形之一的,撤销权消灭:①当事人自知道或者应当知道撤销事由之日起 1 年内(选项 A 错误)、重大误解的当事人自知道或者应当知道撤销事由之日起 90 日内(选项 B 错误)没有行使撤销权;②当事人受胁迫,自胁迫行为终止之日起 1 年内没有行使撤销权(选项 C 错误);③当事人知道撤销事由后明确表示或者以自己的行为表明放弃撤销权。
172. A **解析** 当事人一方依法主张解除合同的,应当通知对方。合同自通知到达对方时解除。以对话方式作出的意思表示,相对人知道其内容时生效。以非对话方式作出的意思表示,到达相对人时生效。本题中 5 月 1 日乙打电话并没有接通,甲并不知道乙解除租赁合同的意思。5 月 4 日解约通知函到达甲处,此时解除租赁合同的意思生效。所以选项 A 正确。
173. B **解析** 诉讼时效的适用对象为请求权,商品“保质期”不涉及请求权,不属于诉讼时效。所以选项 A 错误。诉讼时效的期间、计算方法以及中止、中断的事由均由法律明确规定,当事人约定无效。所以选项 B 正确。《税收征管法》中规定的多缴税款的退

还期限和少缴税款的追征期限,性质上均属于除斥期间,期间届满,纳税人的退税权、税务机关的追征权即消灭。所以选项 CD 错误。

174. B **解析** 不得与义务主体发生分离的义务是专属义务,即须由义务主体亲自履行的义务。如基于人身信任关系而发生的承揽义务。建设工程主体结构的施工必须由承包人自行完成。所以选项 B 正确。
175. D **解析** 以**意思表示**为核心要素,旨在按照意思表示的内容发生相应民法效果的表意行为即为法律行为。如订立合同、立遗嘱。所以选项 D 正确。选项 ABC 属于事实行为。
176. A **解析** 抛弃所有权是单方法律行为。所以选项 A 正确。乙捡回旧电视机的行为是事实行为。所以选项 B 错误。赠与合同是双方法律行为。所以选项 C 错误。人的死亡属于自然事实,不是行为。所以选项 D 错误。
177. C **解析** 诉讼时效期间自权利人知道或者应当知道权利受到损害以及义务人之日起计算。7月1日,乙公司发现货物存在瑕疵,此时是权利人知道权利受到侵害,也知道义务人,开始计算诉讼时效期间。
178. C **解析** 撤销权自债权人知道或者应当知道撤销事由之日起1年内行使。自债务人的行为发生之日起5年内没有行使撤销权的,该撤销权消灭。

刷 冲 关

举一反三·高效提优

179. D **解析** 根据规定,当事人一方下落不明,债权人在国家级或下落不明一方当事人住所地“省级”有影响媒体上发布主张权利的公告。选项 D 说“县级”,表述错误。
180. D **解析** 乙公司受欺诈而与甲公司签订了房屋买卖合同,该合同属于可撤销合同。一方以欺诈、胁迫的手段订立的合同,受损害方有权请求人民法院或者仲裁机构撤销。当事人一方不履行合同义务或者履行合同义务不符合约定的,应当承担继续履行、采取补救措施或者赔偿损失等违约责任。所以选项 ABC 错误,选项 D 正确。
181. C **解析** 林某属于于某的再代理人。所以选项 A 错误。代理人需要转委托第三人代理的,应当取得被代理人的同意或者追认。转委托代理经被代理人同意或者追认的,被代理人可以就代理事务直接指示转委托的第三人,代理人仅就第三人的选任以及对第三人的指示承担责任。转委托代理未经被代理人同意或者追认的,代理人应当对转委托的第三人的行为承担责任,但是在紧急情况下代理人为了维护被代理人的利益需要转委托第三人代理的除外。本题中的情形属于紧急情况下,为了保护被代理人的利益而转委托第三人代理的情形,因此该转委托是有效的,所以选项 B 错误。再代理是由代理人以自己的名义选任的,所以选项 D 错误。



多项选择题

刷 基 础

紧扣大纲·夯实基础

182. ADE **解析** 依权利人单方意思表示,就能使既存的法律关系发生变化的权利为形成

权,例如承认权、同意权、选择权、撤销权、解除权、抵销权、终止权。其特点在于,仅依权利人的单方意思表示,即足以使效力未定的法律行为生效,或者使法律关系变更、终止。所以选项 A 正确。能够请求不特定的一般人为或不为一定行为的权利为对世权,如物权、人身权、知识产权等。仅能请求特定的人为或不为一定的行为的权利为对人权,如债权。所以选项 B 错误。以权利实现方式为标准,民事权利可划分为绝对权与相对权。绝对权是无需他人协助,即可行使、实现的权利,如物权。相对权是需要借助他人的协助,方可实现的权利,如债权。所以选项 C 错误。请求权,是可以请求他人为一定行为或者不为一定行为的权利,如债权。所以选项 D 正确。对客体直接支配并享受其利益的排他性权利是支配权,如物权、人身权和知识产权。所以选项 E 正确。

183. ABCD **解析** 继受取得的发生主要是基于法律行为,如基于交付而受让或者设定动产物权、基于登记而受让或者设定不动产物权、基于合同而设定用益物权或者担保物权;继受取得的发生也可基于法律事实,如基于继承而取得遗产的所有权。
184. CE **解析** 保证人与债权人应当以书面形式订立保证合同,故**保证合同属于要式合同**。所以选项 C 正确。设立抵押权,当事人应当采取书面形式订立抵押合同,故抵押合同属于要式合同。所以选项 E 正确。赠与合同、买卖合同、借用合同均为不要式合同。所以选项 ABD 错误。
185. ABCD **解析** 《民法典》中规定的民事责任的免责事由主要有:不可抗力、正当防卫、紧急避险、紧急救助行为、受害人故意、第三人致害、自甘冒险、自助行为等。

刷 热 题

优选金题·新解全解

186. BCDE **解析** 民法的基本原则包括权益保护原则、平等原则、意思自治原则、公平原则、诚实信用原则、公序良俗原则、生态保护原则(绿色原则)。
187. BCE **解析** 第三人实施欺诈行为,使一方在违背真实意思的情况下实施的民事法律行为,对方知道或者应当知道该欺诈行为的,受欺诈方有权请求人民法院或者仲裁机构予以撤销。所以选项 A 错误。**无民事行为能力人实施的民事法律行为无效**。所以选项 B 正确。行为人与相对人以虚假的意思表示实施的民事法律行为无效。所以选项 C 正确。以虚假的意思表示隐藏的民事法律行为的效力,依照有关法律规定处理。所以选项 D 错误。违背公序良俗的民事法律行为无效。所以选项 E 正确。
188. BDE **解析** 法人成立的具体条件和程序,依照法律、行政法规的规定。如设立有限责任公司或者股份有限公司,应当遵守《中华人民共和国公司法》的相关规定。设立法人,法律、行政法规规定须经有关机关批准的,依照其规定。可知,并不是所有的法人成立都需要有关机关批准。所以选项 A 错误。法人以其全部财产独立承担民事责任。所以选项 B 正确。法定代表人因执行职务造成他人损害的,由法人承担民事责任。法人承担民事责任后,依照法律或者法人章程的规定,可以向有过错的法定代表人追偿。所以选项 C 错误。法定代表人以法人名义从事的民事活动,其法律后果由法人承受。所以选项 D 正确。法人的民事权利能力和民事行为能力**同时产生、同时消灭**。两者的始期和终期完全一致,均从法人成立时产生,到法人终止时消灭。所以选

项 E 正确。

189. ABD **解析** 债权人提起代位权诉讼的,应当认定对债权人的债权和债务人的债权均发生诉讼时效中断的效力。所以选项 A 正确。对于连带债务人中的一人发生诉讼时效中断效力的事由,应当认定对其他连带债务人也发生诉讼时效中断的效力。所以选项 B 正确。权利人对同一债权中的部分债权主张权利,诉讼时效中断的效力及于剩余债权,但权利人明确表示放弃剩余债权的情形除外。所以选项 C 错误。义务人请求延期履行,属于义务人同意履行义务,导致诉讼时效中断。所以选项 D 正确。债权转让的,应当认定诉讼时效从债权转让通知到达债务人之日起中断。所以选项 E 错误。
190. BCD **解析** 甲、乙之间是“附生效条件”的买卖合同,条件成就之前,合同已经成立但未生效。因此是甲、丙的买卖合同生效在先。所以选项 A 错误。一物多卖的买卖合同,原则上均有效。所以选项 B、C 正确。甲、乙的买卖合同在条件成就后生效,甲违约,乙可以追究甲的违约责任。所以选项 D 正确。甲、丙的买卖合同,甲是所有权人,是有权处分行为,不适用善意取得制度。所以选项 E 错误。
191. ABD **解析** 行为人因为对行为的性质、对方当事人、标的物的品种、质量、规格和数量等的错误认识,使行为的后果与自己的意思相悖,并造成较大损失的,可以认定为重大误解。选项 CE 属于对动机的错误认识,一般不构成重大误解,是有效行为。

刷 冲 关

举一反三·高效提优

192. ACE **解析** 行为人与相对人以虚假的意思表示实施的民事法律行为无效。因此约定价款 250 万元的买卖合同无效,而约定价款 300 万元的买卖合同有效,甲有权请求乙支付 300 万元的价款。
193. ABCD **解析** 表见代理本属无权代理,但因本人与无权代理人之间的关系,具有外表授权的特征,致使相对人有理由相信行为人有代理权而与其进行民事法律行为,法律使之发生与有权代理相同的法律效果。表见代理产生有权代理的法律后果,因此,本人应履行代理人与第三人订立的合同;但因代理人的行为而给本人造成损失的,本人有权向代理人追偿。

第八章 物权法参考答案及解析



单项选择题

刷 基 础

紧扣大纲·夯实基础

194. D **解析** 以汇票、本票、支票、债券、存款单、仓单、提单出质的,质权自权利凭证交付质权人时设立;没有权利凭证的,质权自办理出质登记时设立。法律另有规定的,依照其规定。所以选项 ABC 错误。以基金份额、股权出质,质权自办理出质登