

2007 年昆明理工大学行政法与行政诉讼法考研试题

考研加油站收集整理 <http://www.kaoyan.com>

昆明理工大学 2007 年硕士研究生招生入学考试试题(A 卷)

考试科目代码： 602 考试科目名称： 行政法与行政诉讼法

试题适用招生专业： 环境与资源保护法学

考生答题须知

1. 所有题目（包括填空、选择、图表等类型题目）答题答案必须做在考点发给的答题纸上，做在本试题册上无效。请考生务必在答题纸上写清题号。
2. 评卷时不评阅本试题册，答题如有做在本试题册上而影响成绩的，后果由考生自己负责。
3. 答题时一律使用蓝、黑色墨水笔或圆珠笔作答（画图可用铅笔），用其它笔答题不给分。

答题时不准使用涂改液等具有明显标记的涂改用品。

题号	一	二	三	四	五	六	七	总分
评分								

一、单项选择题（每题 1 分，共 20 题，计 20 分。以下每题只有一个选项是正确的，多选或不选的均不得分。）

- 1、根据我国法律有关规定，有权制定行政法规的是（ ）
A. 全国人大及其常委会 B. 国务院
C. 国务院各部门、各委员会 D. 省、直辖市、自治区人民政府
- 2、某县政府所属林业局在某林区设立木材检查站，对过往木材进行检查，并委托其行使处罚权，木材检查站应当以谁的名义行使处罚权？（ ）
A. 县林业局 B. 林业木材检查站 C. 县人民政府
D. 县政府法制办
- 3、派出机关是由地方行政机关所设立的派出组织，在我国可以设立派出机关的地方人民政府主要有：（ ）

- A. 省级政府 B. 县级人民政府 C. 县级以上人民政府
D. 国务院各部门

4、 陈某有三子，因住房紧张而申请建房，经村干部批给一处八间房的宅基地，陈某在地东头建房四间，在地西头又铺了四间房的地基。后陈某在西头四间地基上动工建房。该村委会以陈某未经审批和无需建房为由出面制止。陈某以宅基地已批给自己使用和持有县政府颁发的房屋所有权证为由不听劝阻。村委会报告乡政府并经同意，限陈某 1 个月内拆除四间西房，陈某不服，请问此案所涉及法律主体何为本案被告？（ ）

- A. 村干部 B. 村委会 C. 乡政府 D. 县政府

5、 邓某经某村委会同意在该村地界建房作经营场地。后某区土地管理局、某乡政府等有关人员在现场指出，此建筑未办理土地使用手续和建房许可证，属违章建筑，应予以拆除。市城管监察大队某区中队因事出突然，未及时向邓某下达处理决定，即雇请民工 10 余人将该房拆除。邓某欲提起行政复议，本案应以何行政主体为被申请人？（ ）

- A. 某市城管监察大队 B. 某市城管监察大队某区中队
C. 某区土地管理局 D. 某乡政府

6、 赵某到老松沟抓林蛙，被林业局护林防火检查站截住，该站工作人员发现其无证入山，当即决定以护林防火办公室的名义对其罚款 10 元，并没收赵某所捕 40 公斤林蛙。赵某不服提起行政复议，下列关于本案被申请人主体资格的解释能成立的是（ ）

- A. 护林防火检查站的处罚权是护林防火办授予的，应以检查站为被申请人
B. 根据森林防火条例规定，日常的护林防火工作由护林防火办负责，因此应以防火办为被申请人
C. 根据森林防火条例规定，林业局负责护林防火，主管部门是护林防火指挥部，因此应以护林防火指挥部为被申请人
D. 根据森林防火条例规定，有关行政处罚由县级以上林业主管部门决定，因此应以县林业局为被申请人

7、 某市政府为了加大执法力度，正式行文成立由公安、税务、工商、环保、城管、卫生等部门出人组成的“综合执法队”，该队集上述部门的职能于一身。综合执法队到农贸市场检查时，发现个体户李某的经营证货不符，便以超越经营范围为由处以李某罚款 300 元，后因双方发生争执，综合执法队便将李某的营业执照暂扣，令其写出认错悔过书后发还。李某不服欲起诉。本案谁具有行政主体资格？（ ）

- A. 以设立综合执法队的市政府为行政主体，因为该队受市政府委托
- B. 以综合执法队为行政主体，因为市政府有行文授权
- C. 以工商局为行政主体，因为该行为履行的是工商行政管理的职能
- D. 该综合执法队没有行政主体资格，主要取决于其具体从事的行为

8、某乡镇企业职工李某携带一箱酒精乘坐火车时，被列车员王某发现，王某要求其开箱检查。在李某不从的情况下，王某叫来列车长和乘警等强行开箱检查，确认为酒精后，决定全部予以没收。李某不服，应以下列何者为本案行政复议被申请人？（ ）

- A. 铁路局
- B. 铁路公安分局
- C. 列车员王某
- D. 列车长

9、某港口公安局复兴码头派出所民警吴某，在所辖范围内八号码头执勤时，发现某民船未办卸货手续而卸货，同船航运的公安局工纠队队员邹某称已收取管理费，吴某即要求邹某到派出所讲清楚问题。遭拒绝后，吴某即使用电击器将邹某击伤，随后将邹某带到派出所。事发后，某区公安局认定吴某“殴打他人，造成轻微伤害”，对吴某作出拘留的行政处罚。吴某的行为性质是（ ）

- A. 吴某的行为不是职务行为，因为超越职责范围
- B. 吴某的行为不是职务行为，因为违法
- C. 吴某的行为是职务行为，因为正在执行职务
- D. 吴某的行为是职务行为，因为合法

10、某县卫生防疫站卫生监督员李某到肖某开的餐馆进行卫生监测，要求肖某先交纳监测费 100 元。肖某看李某未佩戴监测证章，坚持要看李某证件和有关的收费文件，二人为此发生争执，肖某即以拒绝卫生监督为由，下达处罚通知，给予肖某停业整顿和罚款 500 元的处罚。肖某诉至法院，李某所作的处罚决定被撤销。下列选项中哪个是处罚决定被撤销的主要原因？（ ）

- A. 卫生监督员以权谋私，与公共权利的性质不合
- B. 卫生防疫站不具有行政主体资格，无权处罚
- C. 卫生监督员滥用职权，处罚不合理
- D. 卫生防疫站行政处罚违法

11、根据我国行政法理论，行政行为在本质上是指（ ）

- A. 行政机关做出的产生法律效果的行为

- B. 行政机关行使权力的行为
- C. 行政主体的行为
- D. 行政主体行使行政权力，做出的产生法律效果的行为

12、限制人身自由的行政处罚必须由（ ）

- A. 法律设定
- B. 法律、行政法规设定
- C. 法律、法规设定
- D. 法律、行政法规和行政规章设定

13、行政行为具有执行性，因为（ ）

- A. 行政机关要受上级行政机关的监督
- B. 行政行为要受人民群众的监督
- C. 行政行为要遵守法律
- D. 行政行为要接受党的监督

14、下列选项中的哪一组情形导致行政处罚决定不能成立？①行政机关作出处罚决定前，未依法向当事人告知应予处罚的事实、理由和依据；② 行政机关拒绝听取当事人的陈述申辩；③ 行政处罚法定依据；④ 行政处罚不遵守法定程序。（ ）

- A. ①③
- B. ②③
- C. ①③④
- D. ①②

15、假设法律规定，行政机关对于相对人的违法行为，可以处以 50~1000 元金额的罚款，意味着（ ）

- A. 行政机关可以对相对人处以 50 元以上金额的罚款
- B. 行政机关可以对相对人处以 1000 元以下金额的罚款
- C. 行政机关可以对相对人处以 50 元以上 1000 元以下金额的罚款
- D. 行政机关有权做出以上三项中任何一项的选择

16、行政机关对于某企业拒绝纳税的行为，做出了责令缴纳税款的决定，该企业拒绝缴纳，行政机关有权（ ）

- A. 向法院起诉，要求法院判令企业缴纳税款
- B. 行政机关自行强制执行或者申请法院强制执行
- C. 行政机关为收缴罚款，吊销企业营业执照
- D. 行政机关拘留企业法定代表人

17、某市监察局根据审计结论，认定被审计单位甲机关有违反财政法规和财政纪律的行为，做出对甲单位罚款 5 万元，并追缴奖金税 8000 元的处罚。甲单位不服，向法院起诉，法院应当（ ）

- A. 作为行政案件受理，因为罚款和追缴都影响了甲的合法权益
- B. 作为行政案件受理，属于对行政处罚不服而起诉
- C. 不作为行政案件受理，因为属于内部行政行为
- D. 不作为行政案件受理，因为虽然属于行政外部行为，但是不在诉讼受案范围之内

18、下列属于特许的行政许可是（ ）

- A. 持枪证
- B. 营业执照
- C. 排污许可证
- D. 狩猎许可证

19、行政许可的实施以下列哪一项内容为前提（ ）

- A. 行政相对人的正当需求
- B. 公共安全的需要
- C. 与行政相对人意思表示一致
- D. 行政相对人负有行政法上的申请义务

20、下列关于行政处罚中一事不再罚原则的表述哪个是正确的（ ）

- A. 一个违法行为不能进行多种行政处罚
- B. 两个行政机关不能分别依据不同的法律规范给予当事人两个罚款的处罚
- C. 对一个违法行为已由一个行政机关依法进行了罚款，其他行政机关不能再对其进行罚款的行政处罚
- D. 一个违法行为不能重复进行多次行政处罚

二、多项选择题（每题 2 分，共 10 题，计 20 分。以下每题均有两个或两个以上的选项是正确的，多选、少选或不选的均不得分。）

1、行政合法性原则是行政法的基本原则，下列选项中的说法哪些与行政合法性原则有关？（ ）

- A. 行政合法性源于行政法治的要求
- B. 行政合法性源于行政不作为
- C. 行政合法性是因为法律面前人人平等

D. 行政合法性的要求是因为国家权力的性质

2、刘某因超载被公路管理机关执法人员李某拦截，李某对刘某口头作出罚款 200 元的处罚决定，并要求当场缴纳。刘某要求出具书面处罚决定和罚款收据，

李某认为其要求属于强词夺理，拒绝听取其申辩。关于该处罚决定，下列哪些说法是错误的？（ ）

- A. 该处罚决定不成立，刘某可以拒绝
- B. 该处罚决定违法，刘某缴纳罚款后可以申请复议或者提起诉讼
- C. 该处罚决定不成立，刘某缴纳罚款后可以申请复议或提起诉讼
- D. 该处罚决定无效，刘某可以拒绝

3、下列哪些是行政法的法源？（ ）

- A. 国务院某部委的会议纪要
- B. 某市政府关于征收过桥费的通知
- C. 最高人民法院关于贯彻执行行政诉讼法的若干意见
- D. 深圳经济特区市政府第 83 号令

4、根据我国宪法和行政组织法的规定，有权制定地方规章的是（ ）

- A. 北京市人大及其常委会
- B. 邯郸市人民政府
- C. 汕头市人民政府
- D. 深圳市人民政府

5、行政主体是指承担一定法律后果的组织，以下选项中哪些是这种法律后果的体现？（ ）

- A. 以自己的名义运用行政职权
- B. 在行政复议中作为被申请人
- C. 在行政诉讼中作为被告
- D. 可以成为行政复议机关

6、以下选项中，不属于地方行政机关的派出机关的是（ ）

- A. 行政公署
- B. 街道办事处
- C. 居民委员会
- D. 交通局所属车辆检查所

7、行政授权经常可见，其来源不一，下列行为中属于行政授权的有（ ）

- A. 《植物检疫条例》规定，县级以上地方各级农业、林业行政部门所属的植物检疫机构负责执行国家的植物检疫工作
- B. 《治安管理处罚条例》规定：警告、50 元以下的罚款可以由公安派出所裁决
- C. 《食品卫生法》规定：县级以上卫生防疫站和食品卫生监督检验所行使食品卫生监督的行政职权
- D. 《道路交通管理条例》规定：警告、50 元以下的罚款、吊销 2 个月以下驾驶证的处罚，可以由交通警察大队做出裁决

8、在（ ）情形下，行政单位、企业、事业单位和群众团体可能具有行政法上的行政主体资格？

- A. 一级政府的明文规定
- B. 有权的行政机关委托
- C. 法律的明确授权
- D. 法律的明文规定

9、抽象行政行为 and 具体行政行为的区别是（ ）

- A. 抽象行政行为针对的是不特定的人和事，具体行政行为针对的是特定的人和事
- B. 抽象行政行为一般针对将来发生的事，而具体行政行为多针对已经发生的事
- C. 抽象行政行为主要表现为规范性，而具体行政行为表现为确定性
- D. 抽象行政行为可以反复适用，具体行政行为只适用一次

10、公安机关工作人员在刑事侦查中，发现公民甲与乙打架斗殴，即上前制止，当场询问制作调查笔录，并将甲带回公安机关，向甲作出了罚款 50 元的处罚决定。这一处罚决定是（ ）

- A. 合法的，因为证据充分，事实确凿
- B. 不合法，因为公安机关没有管辖权
- C. 不合法，因为公安机关调查程序违法，应当有两个以上调查人员
- D. 不合法，因为公安机关没有举行听证

三、判断分析题（每题 2 分，共 10 题，计 20 分，错打“×”，对打“√”，并说明理由。其中只作出题设判断的，得 0.5 分；只答出理由分析部分的，得 0.5 分；两个部分均答对的，计 2 分。两个部分均未答对的，但表述完整流畅，逻辑推理成立，计 1 分。）

1、行政法上具有行政主体资格的组织，主要有两类：行政机关委托的组织与法律、法规授权的组织。（ ）

理由：

2、行政处罚的目的是成立一整套打击行政违法活动的国家震慑机制。（ ）

理由：

3、抽象行政行为与行政立法行为是一个行政行为的两个阶段。（ ）

理由：

4、行政行为对于行政主体而言一旦成立即发生法律效力。（ ）

理由：

5、行政诉讼的受案范围在本质上是行政复议的受案范围。（ ）

理由：

6、行政复议与行政诉讼最根本的区别在于证据审查方式不同。（ ）

理由：

7、行政处罚中的听证程序与简易程序，普通程序共称行政处罚“三大程序”。（ ）

理由：

8、我国现行行政诉讼法律体系的管辖包括了对 WTO 反倾销案件的司法审查。（ ）

理由：

9、行政赔偿的范围可包括抽象行政行为、自由裁量行政行为导致的损害等内容。（ ）

理由：

10、行政设定权与行政处分权的区别在于主体不同、对象不同和性质不同。（ ）

理由：

四、名词解释题（每题 5 分，共 4 题，计 20 分。其中只答出内涵部分的，得 2 分；只答出外延部分而内涵部分不明确的，得 2 分；两个部分所答符合要求的，

计 5 分。两个部分所答均未达到要求的，但表述完整流畅，逻辑清晰，计 1 分。)

- 1、公共行政
- 2、行政许可
- 3、行政合同
- 4、行政诉讼证明标准

五、简单案例分析题（每题 5 分，共 4 题，计 20 分。其中只答对题设判断部分的，得 2.5 分；只答对理由分析部分的，得 2.5 分；两个部分均答对的，计 5 分。两个部分均未答对的，但表述完整流畅，逻辑推理成立，计 2.5 分。)

（一）某县食盐供应出现暂时脱销，该县某乡镇企业供销公司乘机大量购进食盐企图以此盈利。县盐业支公司进行检查时，发现供销公司超越经营范围，非法从事食盐批发业务（注：食盐批发业务属于国家专营），即予以处罚，并对其余食盐进行限价收购，供销公司对此不服。问：

- 1、盐业公司是否有权处罚供销公司，为什么？
- 2、供销公司不服处罚，可以寻求何种法律救济？

（二）某电子公司因违法经营，某工商机关欲对其做出责令停业处罚。在处罚决定之前，工商机关告知该公司有权要求听证，3 日后该公司未提出听证要求。工商机关在 5 天之后通知该公司参加听证会，该公司参加了听证会。听证会上听证主持人当场做出了责令该公司停业 3 个月的处罚，并向电子公司收取了 50 元的听证费用。问：本案存在哪些程序错误？

（三）2003 年 3 月某单位擅自设置、使用无线电台。依照《中华人民共和国无线电管理条例》的规定，国家无线电管理机构准备给予其没收无线电设备的行政处罚。问：根据《行政处罚法》的规定，国家无线电管理机构做出行政处罚之前，应向当事人告知什么事项？

（四）某海关一向以治关严明而成为全国海关的模范典型。王某回国携带应申报物品而未向该海关申报，海关认定王某的行为构成走私（注：《海关法》规定，携带应申报物品而未向海关申报的，可先批评教育，要求补办申报。拒不补办或弄虚作假的，以走私论处。），对王某做出没收物品，并罚款 1000 元人民币的处罚。问：海关的上述处罚是否正确？为什么？

六、复杂案例分析题（共 2 题，每题 10 分，计 20 分。其中只答对题设判断部分的，得 5 分；只答对理由分析部分的，得 5 分；两个部分均答对的，计 10 分。两个部分均未答对的，但表述完整流畅，逻辑推理成立，计 5 分。)

(一) 某省人民政府为改善本省交通落后状况，要实施一项国家重点工程项

目，但需占用某地区农民的土地，省人民政府对被征用地的农民给予各种补偿费用与安置费用，并对多余的劳动力进行了安置，随后，省人民政府与几家施工队签订国家重点工程项目施工承包合同，同时该省人民政府为改善自己的办公条件，又与其中某建筑工程队签订了改建办公楼的施工承包合同。问：应用行政法理分析该省人民政府实施的上述行为性质各是什么？

(二)、杨某受某厂指派在本县范围内收购茶叶 2 万斤，厂方提供了介绍信、营业执照副本。杨某完成收购业务后未向税务机关纳税。县税务局知悉后即做出决定，杨某需缴纳增值税 5000 余元。杨某不服，认为自己是接受某厂的指派，与该厂是委托关系，其税款应当由厂方缴纳。县税务局未采纳杨某的意见，坚持要求杨某缴纳税款。问：

- 1、在此情况下，杨某应当如何处理？
- 2、如果杨某提起行政复议申请，应以何者为行政复议机关？
- 3、如果行政复议审查认定杨某与厂方关系系委托代理关系，对此行政复议机关应作何处理？
- 4、如果经行政复议后，什么情况下由行政复议机关做被告？
- 5、如果行政复议机关改变原纳税决定为由茶厂缴纳税款，茶厂与杨某的诉讼地位应如何确定？
- 6、如果县税务局在诉讼过程中收集证据证明杨某与茶厂确系委托代理关系而改变所作具体行政行为，这种做法允许吗？

七、论述题（共 3 题，每题 10 分，计 30 分。其中只答出题设要点的，得 5 分；只答出论述部分而要点不明确的，得 5 分；两个部分所答符合要求的，计 10 分。两个部分所答均未达到要求的，但表述完整流畅，逻辑推理成立，计 3 分。）

(一) 根据我国新修订的《专利法》和《商标法》的相关规定，试论述在 TRIPS 要求下我国现行的知识产权行政诉讼的受案范围的变化。

(二) 试论述行政法的合理性原则在我国依法行政治国方略中的法理内容。

(三) 请任选我国现行的某一类行政合同，试分析其当事人双方的权利与义务各包含哪些内容？