

# 理论攻坚-行政法 1

(讲义+笔记)

主讲教师：徐培耘

授课时间：2021.02.26



粉笔公考·官方微信

## 理论攻坚-行政法 1（讲义）

### 第三章 行政法

#### 第一节 行政法概述

##### 一、概念

行政法，是调整由于行政活动发生的行政关系法律规范的总和。

##### 二、行政法的基本原则

1. 合法行政原则。
2. 合理行政原则。
3. 程序正当原则。
4. 高效便民原则。
5. 诚实守信原则。
6. 权责统一原则。

##### 三、行政法律关系主体

###### （一）行政主体

###### 1. 概念

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能独立承担法律责任的组织。

###### 2. 范围

###### （1）行政机关。

- ①政府及其职能部门。
- ②派出机关：行政公署、区公所、街道办事处。
- ③派出机构：公安派出所、税务所、环保所等。

###### （2）法律、法规授权的组织。

###### （二）行政相对人

行政相对人，是指在行政管理法律关系中与行政主体相对应的另一方当事人，即行政主体的行政行为影响其权益的个人或组织。

#### 四、行政行为

##### （一）概念

行政行为，是指行政主体行使行政职权，作出的能够产生行政法律效果的行为。

##### （二）行政行为的效力

1. 公定力。
2. 确定力。
3. 拘束力。
4. 执行力。

##### （三）行政行为的分类

以行政行为的对象是否特定：具体行政行为和抽象行政行为。

#### 真题演练

1. （判断）行政立法行为实质上属于抽象行政行为。（ ）
2. （单选）我国行政法的首要基本原则是（ ）。  
A. 行政合理性原则                      B. 行政合法性原则  
C. 行政比例原则                         D. 程序正当原则
3. （单选）行政机关实施行政管理，应当依照法律、法规、规章的规定进行，没有法律、法规、规章的规定，行政机关不得作出影响公民、法人和其他组织合法权益或者增加公民、法人和其他组织义务的决定。这主要体现了依法行政中的哪一项要求？（ ）  
A. 合法行政                                B. 合理行政  
C. 程序正当                                D. 诚实守信
4. （单选）下列属于行政行为的是（ ）。  
A. 物业公司对本小区组织卫生检查

- B. 某超市对偷商品的小偷进行罚款
- C. 税务局减免某企业的增值税
- D. 教育局为本单位职工购买体育用品

5. (单选) 行政行为一经作出后, 不论其实质上是否合法, 都具有被推定为合法而要求所有机关、组织或个人予以尊重的法律效力, 这是行政行为的( )。

- A. 执行力
- B. 公定力
- C. 确定力
- D. 拘束力

6. (单选) 下列属于具体行政行为的是( )。

- A. 环保局制定焚烧秸秆予以罚款的办法
- B. 宁波市政府制定地方规章
- C. 税务局对某明星偷税漏税行为作出的行政处罚决定
- D. 公安机关向某供货商集中采购办公用品

## 第二节 具体的行政行为

### 一、行政处罚

#### 1. 行政处罚的种类

- (1) 声誉罚——警告。
- (2) 财产罚——罚款, 没收违法所得、没收非法财物。
- (3) 行为罚——责令停产停业, 吊销、暂扣许可证或执照。
- (4) 人身自由罚——行政拘留。

#### 2. 行政处罚的设定

(1) 法律可以设定各种行政处罚。限制人身自由的行政处罚, 只能由法律设定。

(2) 行政法规, 可以设定除限制人身自由以外的行政处罚。

(3) 地方性法规, 可以设定除限制人身自由、吊销企业营业执照以外的行政处罚。

(4) 规章: 如果尚未制定法律、法规的, 可以设定警告或者一定数量罚款

的行政处罚。

### 3. 行政处罚的管辖

行政处罚由违法行为发生地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。法律、行政法规另有规定的除外。

对管辖发生争议的，报请共同的上一级行政机关指定管辖。

### 4. 行政处罚的适用

#### （1）不予处罚

①精神病人在不能辨认或者不能控制自己行为时实施违法行为的。

②不满 14 周岁的未成年人有违法行为的。

③违法行为轻微并及时纠正，没有造成危害后果的。

④超过追责时效的。违法行为在 2 年内未被发现的，不再给予行政处罚。法律另有规定的除外。

#### （2）从轻或者减轻处罚

①已满 14 周岁不满 18 周岁的人有违法行为的。

②主动消除或者减轻违法行为危害后果的。

③受他人胁迫有违法行为的。

④配合行政机关查处违法行为有立功表现的。

⑤其他依法从轻或者减轻行政处罚的。

#### （3）一事不再罚

对当事人的同一个违法行为，不得给予两次以上罚款的行政处罚。

### 5. 行政处罚的程序

#### （1）简易程序

①特点：一人执法；当场决定；当场送达。

②条件：违法事实确凿并有法定依据，对公民处以 50 元以下、对法人或者其他组织处以 1000 元以下罚款或者警告。

#### （2）一般程序

①立案。

②调查取证：执法人员不得少于 2 人，并应当向当事人或者有关人员出示证件。③告知义务：告知作出处罚的事实、理由、依据，以及相关权利。

④听取当事人的陈述、申辩或者举行听证会。

⑤决定处罚：负责人决定或负责人集体讨论决定。

⑥处罚送达：当事人不在场的，7日内送达。

### （3）听证程序

行政机关作出责令停产停业、吊销许可证或者执照、较大数额罚款等行政处罚决定之前，应当告知当事人有要求举行听证的权利；当事人不承担行政机关组织听证的费用。

## 6. 行政处罚的执行

### （1）不停止执行原则

当事人对行政处罚决定不服申请复议或者提起诉讼的，原则上不停止行政处罚的执行，法律另有规定的，从其例外。

### （2）罚缴分离

作出罚款决定的行政机关应当与收缴罚款的机构分离。当事人应当自收到行政处罚决定书之日起十五日内，到指定的银行缴纳罚款。银行应当收受罚款，并将罚款直接上缴国库。

### （3）当场收缴

按照简易程序当场作出行政处罚决定，有下列情形之一的，执法人员可以当场收缴：依法给予20元以下的罚款；不当场收缴事后难以执行的。

按照简易程序或者一般程序作出行政处罚，在边远、水上、交通不便地区，当事人向指定的银行缴纳罚款确有困难，经当事人提出，行政机关及其执法人员可以当场收缴罚款。

行政机关及其执法人员当场收缴罚款的，必须向当事人出具省、自治区、直辖市财政部门统一制发的罚款收据；不出具财政部门统一制发的罚款收据的，当事人有权拒绝缴纳罚款。

执法人员当场收缴的罚款，应当自收缴罚款之日起二日内，交至行政机关；在水上当场收缴的罚款，应当自抵岸之日起二日内交至行政机关；行政机关应当在二日内将罚款缴付指定的银行。

## 二、行政强制

### （一）行政强制措施

#### 1. 概念

行政强制措施，是指行政机关在行政管理过程中，为制止违法行为、防止证据损毁、避免危害发生、控制危险扩大等情形，依法对公民的人身自由实施暂时性限制，或者对公民、法人或者其他组织的财物实施暂时性控制的行为。

#### 2. 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。

### （二）行政强制执行

#### 1. 概念

行政强制执行，是指行政机关或者行政机关申请人民法院，对不履行行政决定的公民、法人或者其他组织，依法强制履行义务的行为。

#### 2. 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其他行政强制执行方式。

### 真题演练

1. （单选）下列处罚中，行政法规不得设定的是（ ）。

- A. 暂扣许可证
- B. 责令停产停业
- C. 罚款
- D. 行政拘留

2. （单选）下列选项中，属于行政强制措施的是（ ）。

- A. 罚金
- B. 扣押财物
- C. 划拨存款
- D. 代履行

3. (多选)《中华人民共和国行政处罚法》规定的行政处罚种类包括( )。

- A. 警告
- B. 暂扣或吊销执照
- C. 责令停产停业
- D. 行政拘留

4. (单选)下列关于我国《行政处罚法》中一事不再罚的规定,正确的是( )。

- A. 针对一个违法行为,不能进行多种行政处罚
- B. 针对一个违法行为,不能由两个或两个以上的行政机关处罚
- C. 针对一个违法行为,不能进行两次或两次以上的罚款
- D. 针对一个违法行为,不能依据同一法律规范进行两次或两次以上的处罚

5. (单选)根据我国《行政处罚法》第 16 条的规定,限制人身自由的行政处罚权只能由以下哪个部门行使?( )

- A. 人民法院
- B. 人民检察院
- C. 公安机关
- D. 城管机关

6. (多选)行政机关应当告知当事人有要求举行听证权利的行政处罚案件是( )。

- A. 责令停产停业
- B. 吊销许可证
- C. 吊销执照
- D. 较大数额罚款

7. (单选)公安局对吴某作出的行政拘留属于( )。

- A. 行为罚
- B. 申诫罚
- C. 财产罚
- D. 人身罚

8. (单选)企业没有履行清除其门前垃圾的义务,经催告该企业仍没有履行义务,某区城市管理部门雇人替其清除垃圾并责令该企业支付必要的清除垃圾所



产生的费用。这种行为属于（ ）。

- A. 行政征收
- B. 行政处罚
- C. 行政强制措施
- D. 行政强制执行

9.（单选）下列关于行政处罚设定的表述错误的是（ ）。

- A. 法律可以设定各种行政处罚
- B. 限制人身自由的行政处罚，只能由法律设定
- C. 地方性法规可以设定吊销企业营业执照的行政处罚
- D. 规章只能设定警告和罚款的行政处罚

### 三、其他常见具体行政行为

#### （一）行政许可

##### 1. 概念

行政许可，是指行政机关根据公民、法人或者其他组织的申请，经依法审查，准予其从事特定活动的行为。通常以许可证、执照等证书的形式出现。

##### 2. 类型

- （1）普通许可。
- （2）特许。
- （3）认可。
- （4）核准。
- （5）登记。

#### （二）行政征收

行政征收是指行政主体根据法律规定，以强制方式无偿取得相对人财产所有权的一种具体行政行为。

行政征收主要由税和费组成。例如：税收、资源费等。

#### （三）行政给付

行政给付也称行政物质帮助，是指行政主体在特定情况下，依法向符合条件的申请人提供物质利益或赋予其与物质利益有关的权益的行为。行政给付包括抚恤金、生活补助费、安置、救济、优待、社会福利等。

（四）行政奖励

行政奖励是指行政主体依照法定条件和程序，对为国家和社会作出重大贡献的单位和个人，给予物质或精神鼓励的具体行政行为。

（五）行政确认

行政确认是指行政主体依法对相对人的法律地位、法律关系和法律事实进行甄别，给予确定、认可、证明并予以宣告的具体行政行为。

真题演练

1.（单选）行政机关向相对方收取公路养路费、港口建设费的行为在性质上属于（ ）。

- A. 行政处罚
- B. 行政征购
- C. 行政征收
- D. 行政征用

2.（单选）政府对农村“五保户”发放救济金的行为属于（ ）。

- A. 行政许可
- B. 行政给付
- C. 行政管理
- D. 行政救济

3.（单选）行政许可是一种（ ）。

- A. 依职权的行政行为
- B. 抽象行政行为
- C. 依申请的行政行为
- D. 内部行政行为

4.（单选）下列不属于行政许可法调整范围的是（ ）。

- A. 老王下岗后自谋出路，想自己开一个小饭馆，于是向市场监管局提出申请，市场监管局经审查，发给了老王营业执照
- B. 公安交通管理部门根据李某的申请，发给李某驾驶执照
- C. 某部门请示上级主管部门拨款对办公楼扩建，上级主管部门对其申请予以审批
- D. 进出口食品检疫机关，对某公司的出口食品鉴定后，贴上检疫标签

### 第三节 行政复议

#### 一、概念

行政复议是指公民、法人或者其他组织不服行政主体作出的具体行政行为，认为行政主体的具体行政行为侵犯了其合法权益，依法向法定的行政复议机关提出复议申请，行政复议机关依法对该具体行政行为进行合法性、适当性审查，并作出行政复议决定的行政行为。

#### 二、行政复议的申请人与被申请人

依照《行政复议法》申请行政复议的公民、法人或者其他组织是申请人。

同申请行政复议的具体行政行为有利害关系的其他公民、法人或者其他组织，可以作为第三人参加行政复议。

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行政复议的，作出具体行政行为的行政机关是被申请人。

申请人、第三人可以委托代理人代为参加行政复议。

#### 三、行政复议范围

##### 1. 具体行政行为

行政复议直接审查具体行政行为。

不包括：

- （1）国家行为：国防、外交等；
- （2）刑事侦查行为：刑事拘留、逮捕等；
- （3）内部行政行为：行政机关作出的行政处分或其他人事处理决定；
- （4）行政调解行为：行政机关对民事纠纷作出的调解或者其他处理；
- （5）行政指导行为。

##### 2. 部分抽象行政行为附带性审查

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定不合法，在对具体行政行为申请行政复议时，可以附带向行政复议机关提出对该行政规定的审查申请（不含行政法规和规章、国务院的规定）。

#### 四、行政复议机关

类型	被申请人	复议机关
条块管辖	政府部门	同级政府或上一级主管部门
条条管辖	省级以下政府	上一级人民政府
	垂直领导机关	上一级主管部门
自我管辖	省部级单位	原机关自己
特殊情形	政府派出机关	设立该派出机关的政府
	部门派出机构	该机构所在的主管部门或该主管部门的同级政府
特殊情形	被授权组织	直接管理该组织的机关
	多个行政机关	其共同上一级机关
	被撤销的机关	其职权继承机关的上一级机关

#### 五、行政复议程序

##### （一）行政复议的期限

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。复议的申请可以口头，可以书面。

2. 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。

3. 行政复议机关应当自受理申请之日起 60 日内作出行政复议决定；但是法律规定的行政复议期限少于 60 日的除外。

##### （二）行政复议的重要原则

1. 书面复议原则；
2. 一级复议原则；
3. 不调解原则；
4. 被申请人承担举证责任的原则；
5. 不停止执行的原则。

##### （三）结果

1. 维持决定；
2. 限期履行决定；
3. 撤销、变更决定或者确认违法；

4. 责令被申请人在一定期限内重新作出具体行政行为。

行政复议机关责令被申请人重新作出具体行政行为的，被申请人不得以同一的事实和理由作出与原具体行政行为相同或者基本相同的具体行政行为。

行政复议机关在申请人的行政复议请求范围内，不得作出对申请人更为不利的行政复议决定。

### 真题演练

1. (判断) 行政复议中，应当由复议的申请人承担举证责任。( )
2. (单选) 行政复议原则上采取( )，复议机关认为必要时也可以采取其他审查方式。
  - A. 听证审查方式
  - B. 口头审查方式
  - C. 对质审查方式
  - D. 书面审查方式
3. (多选) 下列情形中，公民、法人和其他组织可以申请行政复议的是( )。
  - A. 对于行政机关作出的行政处罚决定不服的
  - B. 对于行政机关作出的行政强制措施决定不服的
  - C. 认为行政机关侵犯合法经营自主权的
  - D. 不服行政机关对于民事纠纷作出的调解
4. (单选) 某市税务局对甲企业作出了罚款 50000 元的行政处罚决定，甲企业对此不服，向谁申请行政复议?( )
  - A. 某市税务局
  - B. 某市人民政府
  - C. 某省税务局
  - D. 某省人民政府
5. (单选) 根据我国《行政复议法》的规定，下列关于行政复议的说法不正确的是( )。
  - A. 行政复议既可以采取书面申请，也可以采取口头申请的方式
  - B. 行政复议申请人应当在自知道该具体行政行为之日起六十天内提出申请

- C. 行政机关应当在收到行政复议申请之日起十日内审查是否受理
- D. 行政复议不适用调解的制度

6.（单选）区公安分局对张某作出行政处罚，张某不服，欲申请行政复议，张某可以选择的复议机关是（ ）。

- A. 区人民政府和市公安局
- B. 市公安局和市人民政府
- C. 区人民政府或市公安局
- D. 区人民政府或市人民政府

7.（多选）甲市乙区公安分局所辖派出所甲制造噪声干扰他人正常生活为由，处以 500 元罚款。甲不服申请复议。下列哪些机关可以成为本案的复议机关？（ ）

- A. 乙区公安分局
- B. 乙区政府
- C. 甲市公安局
- D. 甲市政府

## 理论攻坚-行政法 1（笔记）

### 【注意】

本节课讲解行政法部分，对应讲义 38-49 页，讲解前三节内容。本节课会通过题目辅助知识点来讲解。

### 行政法目录

第一节 行政法概述

第二节 具体行政行为

第三节 行政复议

第四节 行政诉讼

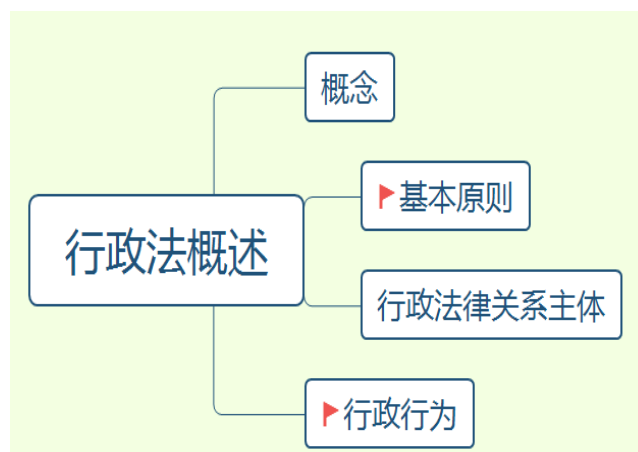
第五节 国家赔偿

### 【解析】

目录：

- （1）第一节：行政法概述即什么是行政法。
- （2）第二节：具体行政行为（官）。
- （3）第三节：行政复议，民告官。
- （4）第四节：行政诉讼，民告官。
- （5）第五节：国家赔偿，国家侵犯了公民的权利，便要进行赔偿。

### 第一节 行政法概述



**【解析】**

行政法概述：共有四个知识点，考试中更加侧重考查基本原则、行政法律关系主体和行政行为，这三部分是高频考点。

**一、概念**

行政法，是调整由于行政活动发生的行政关系法律规范的总和。



**【解析】**

行政法，是调整由于行政活动发生的行政关系法律规范的总和。

（1）在概念中大家掌握两个词：行政活动和行政关系。法理学中有学习，执法是行政的意思，行政活动是指行政管理活动。如上图，左图签订买卖合同，为民事活动，发生在民与民之间，最大的特点是平等自愿，签订买卖合同一定是平等的、自愿的情况下发生的；右图是行政活动，执法人员抡着打锤子处罚违法行为人，违法行为人不能不接受处罚，行政活动最大的特点是服从、命令关系。

（2）考点：行政关系是不平等的法律关系，如交警开罚单，我们不能不接受处罚。

**二、行政法的基本原则**

**【解析】**

行政法的基本原则（重点，高频考点，且难度大）：有两种考法。

- （1）考哪些：即有哪些是行政法的基本原则。
- （2）考含义：如给出材料、句子问体现了行政法的什么原则。
- （3）重点考查的是（1）（2）（3）条原则。

- （1）合法行政原则。
- （2）合理行政原则。



(3) 程序正当原则。

(4) 高效便民原则。

(5) 诚实守信原则。

(6) 权责统一原则。

**【解析】**

原则：

(1) 合法行政原则：

①行政法的首要原则，行政机关进行行政管理，首先行政机关自己要合法。

②含义：

a. 法已规定不可违：行政主体要遵守法律法规，如道交法规定闯红灯罚 200 扣 6 分，此时的交警不能乱执法，否则违反合法执政的原则。

b. 法无授权则禁止：重点为“授权”二字，如果法律法规没有给行政机关授权，行政机关就不能做这个事情，如一男一女进行了违法行为，市场监督管理局发现之后，将他们进行了行政拘留，是不可以的，市场监督管理局没有权力拘留公民，拘留是公安机关的权限，只有公安机关有拘留的权力。

(2) 合理行政原则：

①公平公正对待：行政机关干活，不仅要合法，也要合理，如高铁上吸烟会处罚 500-2000 元，如果两个人都抽烟了，情况一样，对一个人处罚 500 元，对另一个人处罚 2000 元，这样的是不合理的，因此要公平公正对待、一视同仁。

②考虑相关因素，不考虑无关因素：如果对另一人处罚 500 元，是因为他的父亲是局长，他的父亲是局长不是执法时要考虑的因素，执法时只考虑相关因素，不考虑无关因素。考题：我们当地有一家化工企业，是纳税大户，但违法排污，环保局考虑到他们是纳税大户，于是对其从轻或减轻了处罚，环保局的做法不合理，纳税大户不是执法时要考虑的相关因素，污染案件中排放量和污染后果才是相关因素。

③遵守比例原则（出现的频率高）：执法机关执法的时候不能不择手段，否则违反合理行政原则，合理行政即手段和目的相互协调。如某个富豪违法了，对于他处罚了 500 元，但是富豪对于 500 元并不在乎，此时的执法机关很生气，便将富豪的银行账户的金额全部冻结了起来，冻结金额达到了 5000 万，冻结的手

段过于极端、不合理，违反比例原则。相协调是指对于老百姓造成的损害是最小损害，比例原则在题干中也可以是“最小损害原则”。

（3）程序正当原则：

①公开：行政机关执法的时候不能闭门造车，要公开，阳光是最好的防腐剂，政府信息公开，有利于老百姓行使监督权。

②参与：执法的时候要考虑老百姓的相关意见，如对于老百姓作出不利的决定时要听老百姓的意见，如地铁、自来水电费涨价等，即公众参与。

③回避：执法人员与案件有利害关系的，不能参与到执法中，要回避。

（4）高效便民原则：

①高效：政府机关执法的时候要积极履行法定职责，遵守法定时限。行政机关门难进、脸难看、事难办，就是最典型的不高效体现。

②便民：便利当事人，减轻老百姓的程序负担。如最多跑一次、一站式审批、一个窗口对外、最后一公里等，都体现了高效便民的原则。

（5）诚实守信原则：

①诚实：行政信息真实，政府机关不能撒谎，不能造假。政府机关不能朝令夕改，如果朝令夕改，老百姓会觉得政府出尔反尔，会影响政府的公信力，如果朝令夕改会违反了诚实守信原则。

②守信：行政行为不得随意撤销或变更，保护老百姓的信赖利益。

（6）权责统一原则：行政机关一手是权力、一手是责任，权责要相互统一，有权必有责。如城管执法是他的权力，如果城管暴力执法将小商贩打伤了，便要承担赔偿责任，即权责统一原则。

现场小测：

1、（2018 山东）《行政强制法》第 5 条：行政强制的设定和实施，应当适当。采用非强制手段可以达到行政管理目的的，不得设定和实施行政强制。体现了哪个原则（ ）。

【解析】1. 体现了合理行政原则中的比例原则，从题干“采用非强制手段可以达到行政管理目的的，不得设定和实施行政强制”可以得出，如果用强制手段，对于老百姓造成的损害太大，手段和目的要相协调。

2、（2018 山西）某市城市规划方案朝令夕改，一个月之内变动多次，导致一些房地产企业的项目无法正常按照既定计划开展实施，该地方政府违反的执法原则是（ ）。

【解析】2. 违反了诚实守信原则，关键词为“朝令夕改”，行政行为不能随意变更。

3. （2019 山西·单选）下列哪一做法符合比例原则的是（ ）。

A. 某文化主管部门在打击盗版活动中指示，要把盗版者打个倾家荡产，永远不得翻身

B. 甲乙两人因纠纷发生口角，公安机关以扰乱社会秩序为由给予两人 15 天的行政拘留

C. 某地政府认为核辐射可能污染海水，对当地居民生活造成不良影响，遂取消建设核电站的计划，而改用对环境影响较低的风力发电

D. 王某经过房管局批准建一栋五层小楼，但在施工过程中，私自加至七层，房管局以其违章建房为由要求把楼房全部拆除

【解析】3. 比例原则是手段和目的相互协调，相协调指对于老百姓造成的损害是最小损害。

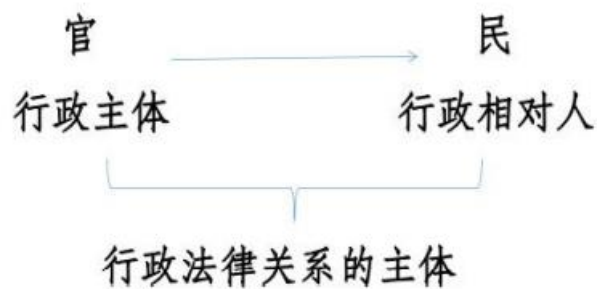
A 项错误：手段过于极端，违反了比例原则。

B 项错误：公安机关的处罚过于极端，违反了比例原则。

D 项错误：此时的违章建筑是两层，全部拆除过于极端，违反了比例原则。如果执法的手段过于极端，就是违反了比例原则。

C 项正确：符合比例原则的做法。【选 C】

### 三、行政法律关系主体



【解析】

行政法律关系：

（1）管的是官和民之间的关系，官在行政法中是行政主体，民是行政相对人。

（2）判断：行政法律关系的主体就等于行政主体（错误），原因：行政法律关系的主体包含官与民。

（一）概念

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。

【解析】

1. 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。

（1）组织：行政主体不是个人，一定是组织。如执法的公务员不是行政主体；如警察查处违章停车，此时的行政主体是警察背后的公安机关，行政主体一定是一个组织。

（2）权力：行政主体是有行政权力的组织。法院、检察院、监察委不是行政主体，法院和检察院是司法机关，监察委是监察机关。

2. 例子：

（1）税务局去超市征税：此时的税务局是行政主体。

（2）税务局去超市买东西：此时没有行政主体，税务局去超市买东西没有用到行政权力，归民法管。

（3）卫生局因为税务局的卫生工作做得不好，处罚了税务局，此时卫生局

是行政主体，原因：卫生局在行使行政权力。

3. 总结：判断谁是行政主体时，看谁在行使行政权力。

### 现场小测

某区财政局为改善办公条件，拟在已有办公楼上加盖一层，并将该工程委托给某建筑公司实施。修建过程中，该区规划局以加盖楼层未经批准属违规建筑为由，责令区财政局在限期内自行拆除。在本行政法律关系中，居于行政主体地位的是（ ）。

- A. 规划局
- B. 财政局
- C. 建筑公司
- D. 规划局和财政局

【解析】A 项正确：财政局与建筑公司签了建筑合同，是民事关系，规划局说建筑大楼没有经过批准，责令拆除，此时是行政关系，规划局在行使权力，规划局就是行政主体，财政局在这一案件中变成了行政相对人，所以规划局是行政主体。【选 A】

### （二）范围



### 【解析】

1. 行政主体：是组织，这一组织要有行政权的组织。包含行政机关和被授权组织，其中行政机关是最主要的行政主体。

#### （1）行政机关：

##### ①政府及其职能部门：

a. 我国的政府有五个级别，即国务院、省政府、市政府、县政府、乡政府。政府有下设的工作部门、职能部门，国务院下设的各类国家部分如公安部、教育

部，省里面有各类厅，市政府有各类局，如市教育局、市公安局，县/区政府下有各类局或者分局，如公安分局。

b. 注意：“部、厅、局”都是政府的职能部门，如公安局是政府下专门管理社会治安的职能部门。

c. 乡镇政府没有职能部门，是光杆司令，没有下设的职能部门。

②派出机关（重点考点）：政府的派出机关。

a. 行政公署：在我国，行政公署以前叫地区行署，如习近平总书记以前在宁德地区担任过宁德行政公署的地委书记，以前是宁德地区行政公署，现在已经改为宁德市，机构改革时，将行政公署或地区行署改为地级市，生活中有“地级市”的说法，行政公署相当于现在的地级市政府。现在我国还有，如黑龙江省有大兴安岭行政公署。

b. 区公所：县政府派出的，管理下边的乡镇，区公所现在在我国基本已经绝迹。

c. 街道办（常考）：如果区政府直接管理小区，此时区政府管理不过来，区政府会设立街道办管理小区，所以街道办是区政府设立的派出机关。

③派出机构：

a. 职能部门的派出机构，派出机关（政府派出）地位高于派出机构（部门派出），政府肯定比部门级别高。生活中的派出机构有很多，如公安局派出的是公安派出所、税务局派出的是税务所、环保局派出的是环保所。

b. 派出机关和派出机构的区分，派出机关有三个，即行政公署、区公所和街道办，其余的都是派出机构。

c. 判断：街道办事处是基层政府设立的派出机构（错误），原因：应是派出机关。

（2）法律法规授权的组织：行政主体是组织，组织一定有相应的权力。被授权组织的权力来自于法律法规的授权，关键词为“授权”。如高校一般而言不是行政主体，是事业单位，但是高校可以对大学生进行教育方面的行政管理工作，如发放学位证，因为教育法给它授权了，又如证监会是事业单位，被证券法授权了，可以管理证券行业。

2. 梳理：

- (1) 行政主体是组织。
- (2) 行政主体有两种：行政机关和被授权组织。
- (3) 最主要的行政主体是行政机关。
- (4) 派出机关 VS 派出机构：派出机关有三个，即行政公署、区公所和街道办事处。
- (5) 一个组织被法律法规授权，就是行政主体。

## (二) 行政相对人

行政相对人，是指在行政管理法律关系中与行政主体相对应的另一方当事人，即行政主体的行政行为影响其权益的个人或组织。

### 【解析】

行政相对人：是民，是指在行政管理法律关系中与行政主体相对应(关键词)的另一方当事人，即行政主体的行政行为影响其权益的个人或组织。

- (1) 如税务局到超市征税，此时的税务局是行政主体，超市是行政相对人。
- (2) 如卫生局罚了税务局，此时的卫生局是行政主体，税务局是行政相对人。

现场小测：

1. (判断) 行政主体就是行政机关

【解析】1. 错误，行政主体有两种，即行政机关和被授权的组织。【错误】

2. (多选) 下列属于行政主体的是？

- A. 市政府
- B. 人大常委会
- C. 区环保局
- D. 被委托的组织

【解析】2. A 项正确：政府属于行政主体。B 项错误：公务员是个人，行政主体是组织。C 项正确：属于政府的职能部门。D 项正确：被授权的组织属于行政主体。被授权的组织就是法律法规所授权的组织的简称。【选 ACD】

3. (判断) 在行政法律关系中，与行政主体相对应的一方公民、法人和其

他组织称为行政相对人

【解析】3. 行政相对人是与官相对应的一方。【正确】

【答案汇总】1-3：错误/ACD/正确

#### 四、行政行为

##### （一）概念

行政行为，是指行政主体行使行政职权作出的能够产生行政法律效果的行为。

【解析】

1. 行政行为：就是官管民的行为。行政行为是指行政主体行使行政职权作出的能够产生行政法律效果的行为。

2. 行政行为三要素：

（1）行政主体：物业公司对小区进行封闭式管理，不是行政管理，物业公司不是行政主体，行政行为一定是行政主体作出的。

（2）行使职权：公安机关采购办公用品，不是行政行为，不符合行使职权的要素。

（3）行政法律效果：市场监督管理局处罚了销售假口罩的超市，是行政行为，市场监督管理局是行政主体，处罚便是行使了职权，处罚之后对超市产生了行政上的法律后果。

3. 行政法律效果：指产生权利义务关系上的影响、没有法律强制力。易混淆点：

（1）行政指导：如甲到杭州出差，此时杭州的旅游局给甲发短信“山外青山楼外楼，西湖歌舞几时休，暖风吹的游人醉，直把杭州作汴州”，邀请去杭州的西湖玩，游玩的时候甲很开心，但最后甲的钱包和手机都丢了，甲因为杭州旅游局给自己发短信很生气，要告杭州旅游局，杭州旅游局发短信对甲，是指导、建议行为，没有法律强制力，不属于行政行为。

（2）行政调解：如公安机关的民警调解婆媳纠纷，不是行政行为，婆媳不是必须听调解。

4. 行政行为有三要素：即行政主体、行使行政职权、产生法律效果，影响老



百姓的权利义务。

（二）行政行为的效力

- （1）公定力。
- （2）确定力。
- （3）约束力。
- （4）执行力。

**【解析】**

行政行为的效力：会考查关键词，如给出关键词或一段话，问体现了哪个效力。（1）（2）为重点，（3）（4）不必重点记忆（因为定义中有相关词汇）。

（1）公定力：指推定合法，不得任意否定。行政行为是官作出的，作出之后，不论如何，直接推定合法，老百姓不得任意否定。如有人举报超市销售假口罩，此时的市场监督管理局直接将超市查封，超市不能任意否定查封无效，行政行为是官作出的，作出之后就推定合法，老百姓不得任意否定，如果老百姓说否定就否定，行政机关颜面何存。

（2）确定力：行政行为不能朝令夕改，因此确定力指行政行为不得随意变更。“确定”即行政行为内容是确定的，如果随便改，会影响到确定力。

（3）约束力：行政行为是利用权力作出的，既然是因为利用权力作出的，所以会产生约束力，官和民要遵守行政行为。

（4）执行力：如果老百姓不履行行政机关的命令和决定，行政机关可以强制执行。

现场小测：

1.（单选）\_\_\_\_\_是指行政行为一经作出，其内容非依法律程序不得随意变更的效力。

- A. 公定力
- B. 拘束力
- C. 确定力
- D. 执行力

**【解析】**1. C 项正确：确定力是指内容不得随意变更。A 项错误：公定力的关键词为推定合法，即行政行为作出之后就自动推定合法，老百姓不得任意否定，

如果老百姓想否定，要走法律程序，如复议、诉讼。【选 C】

### （三）行政行为的分类

以行政行为的对象是否特定：具体行政行为和抽象行政行为。

具体行政行为：

抽象行政行为：

#### 【解析】

行政行为的分类（重点，是学习后边知识的基础）：以行政行为的对象是否特定将其分为具体行政行为和抽象行政行为。

（1）具体行政行为：对象特定，行政行为针对特定的人作出。如甲因为违停被罚款，此时处罚的对象就是甲，是具体的行政行为。又如乙申请营业执照，市场监督管理局不予颁发，不予颁发的对象是乙，是具体的行政行为。

（2）抽象行政行为：对象不特定，是普遍适用的。如交通局发布规定，农用车不能进入主城区，否则罚款 500 元，规定没有针对的人，是普遍适用的，为抽象行政行为。分为两种：

①行政立法：如行政法规。如在法理课中有学习，在高铁动车组吸烟，违者会根据国务院铁路安全管理条例处罚 500-2000 元，这一规定没有针对的对象，是普遍适用的，为抽象行政行为。

②行政规定：生活中行政机关发布的各类规定、各类红头文件，如焚烧秸秆处罚 3000 元等。

现场小测：判断是具体 or 抽象？

- 1、环保局对某违法排污的企业予以罚款 5 万
- 2、民政局对张李表兄妹二人的结婚登记不予审批
- 3、环保局发布《通知》：焚烧秸秆的罚款 2000
- 4、公安部发布“一带一盔”的新规定

#### 【解析】

判断：

（1）环保局对某违法排污的企业予以罚款 5 万：罚款是行政行为，处罚的

对象是特定的企业，是具体的行政行为。

(2) 民政局对张李表兄妹二人的结婚登记不予审批：“不予审批”是行政行为，对象是张李表兄妹二人，是具体的行政行为。

(3) 环保局发布《通知》焚烧秸秆的罚款 2000：规定是可以普遍适用的，没有针对任何人，是抽象行政行为。

(4) 公安部发布“一带一盔”的新规定：没有针对任何人，普遍适用，是抽象行政行为。



### 【注意】

1. 行政管理的法律关系是不平等的法律关系，民事活动才是平等的法律关系。

2. 行政法的机关原则：

(1) 首要原则是合法行政原则：有两个要求。

① 行政机关、行政主体要遵守法律，法已规定不可违。

② 行政机关执法时要有法律授权，法无授权则禁止。

(2) 合理行政：

① 公平公正对待，不能偏私。

② 执法时要考虑与案件有关因素，不要考虑无关因素。

③执法手段不能太极端、太不择手段，要遵守比例原则，行政手段和目的要相协调，相协调指对老百姓损害的最小损害。

(3) 程序正当：公开、参与、回避。

(4) 高效便民：

①高效：积极履行法定职责，遵守法定时限。

②便民：便利当事人，即减轻当事人的程序负担。

(5) 诚实守信：

①诚实：行政机关发布的信息要真实，不能弄虚作假。

②守信：行政行为不能朝令夕改，不能随意撤销变更。

(6) 权责统一。

3. 行政法律关系主体（重点）：由官和民共同构成，“官”是行政主体，“民”是行政相对人。

(1) 行政主体：有行政权力的组织，不是个人。

(2) 行政主体有两种，即行政机关和法律法规授权的组织，其中行政机关是最主要的行政主体。

(3) 派出机关：政府派出的，有 3 个，即行政公署、区公所和街道办。

(4) 被法律法规授权后的组织是行政主体。

4. 行政行为：

(1) 有三要素，即行政主体、行使行政职权、有行政法律效果，对权利义务产生影响。

(2) 行政行为效力：重点记忆公定力和确定力。

①确定力：行政行为作出之后不得随意更改、变更。

②公定力：行政行为一经形成推定合法、不得否定。

(3) 分类：具体行政行为的对象特定，抽象行政行为的对象是不特定的。

### 【真题练习】

1. (判断) 行政立法行为实质上属于抽象行政行为。( )

【解析】1. 抽象行政行为主要分为行政立法和行政规定。【正确】

2. (单选)我国行政法的首要基本原则是 ( )。

- A. 行政合理性原则
- B. 行政合法性原则
- C. 行政比例原则
- D. 程序正当原则

【解析】2. B 项正确：合法行政是首要原则。【选 B】

3. (单选)行政机关实施行政管理,应当依照法律、法规、规章的规定进行,没有法律、法规、规章的规定,行政机关不得作出影响公民、法人和其他组织合法权益或者增加公民、法人和其他组织义务的决定。这主要体现了依法行政中的哪一项要求? ( )

- A. 合法行政
- B. 合理行政
- C. 程序正当
- D. 诚实守信

【解析】3. A 项正确：题干是合法行政的法条,“行政机关实施行政管理,应当依照法律、法规、规章的规定进行”指法已规定不可为,要遵守法律法规的规定。“没有法律、法规、规章的规定,行政机关不得作出影响公民、法人和其他组织合法权益或者增加公民、法人和其他组织义务的决定”指法无授权则禁止。

【选 A】

4. (单选)下列属于行政行为的是 ( )。

- A. 物业公司对本小区组织卫生检查
- B. 某超市对偷商品的小偷进行罚款
- C. 税务局减免某企业的增值税
- D. 教育局为本单位职工购买体育用品

【解析】4. A、B 项错误：物业公司和超市不是行政主体。D 项错误：属于民事行为。【选 C】

5. (单选)行政行为一经作出后,不论其实质上是否合法,都具有被推定为合法而要求所有机关、组织或个人予以尊重的法律效力,这是行政行为的( )。

- A. 执行力
- B. 公定力
- C. 确定力
- D. 拘束力

【解析】5. 把握题干中的关键词。B 项正确：关键词为“推定合法”。C 项错误：确定力指不得随意变更。A 项错误：执行力是指强制执行。D 项错误：拘束力指产生了拘束力。【选 B】

6. （单选）下列属于具体行政行为的是（ ）。

- A. 环保局制定焚烧秸秆予以罚款的办法
- B. 宁波市政府制定地方规章
- C. 税务局对某明星偷税漏税行为作出的行政处罚决定
- D. 公安机关向某供货商集中采购办公用品

【解析】6. 具体行政行为是针对特定的人作出的。

C 项正确：“某明星”表明对象特定，是针对特定的人作出的。

A 项错误：“办法”没有针对任何人，是抽象行政行为。

B 项错误：“地方规章”没有针对任何人，属于行政立法，是抽象行政行为。

D 项错误：不是行政民事，为民事行为，是公安机关找某供货商买东西，根本就不是行政行为。【选 C】

【答案汇总】1-6：正确/B/A/C/B/C

## 第二节 具体行政行为



**【注意】**

具体行政行为：包括行政处罚、行政强制（强制措施和强制执行），以及其他的常见具体行政行为。

一、行政处罚

1. 行政处罚的种类

- （1）声誉罚：警告。
- （2）财产罚：罚款、没收违法所得、没收非法财物。
- （3）行为罚：责令停产停业，吊销、暂扣许可证或执照。
- （4）人身自由罚：行政拘留。

记忆口诀：警罚暂吊没停留

**【解析】**

1. 《行政处罚法》有修改，在 2021 年 7 月 15 日生效，现在以现行法律为主，生效之后会更新相关的课程。

2. 行政处罚的种类：

- （1）声誉罚：警告，也叫做申诫罚。
- （2）财产罚：罚款、没收违法所得、没收非法财物。

①注意：罚款不是罚金，罚金是处罚犯罪的刑罚。没收违法所得、没收非法财物不是没收财产，没收财产属于刑罚。

②没收违法所得：指没收违法行为的收益。

③没收非法财物：一般在考试中指没收非法的工具。如某人采用电网捕鱼，用电网捕获的鱼是违法所得，电网属于非法财物、非法工具。

（3）行为罚：责令停产停业，吊销、暂扣许可证或执照。

①责令停产停业：如一家企业被停产停业之后便不能继续正常经营。

②吊销、暂扣许可证或执照：如被吊销了机动车驾驶证，便不能开车。

（4）人身自由罚：行政拘留。

①我国的拘留分为三种，即行政拘留（归行政法调整，如酒驾）、刑事拘留（限制犯罪嫌疑人的自由，归刑事诉讼法管）、司法拘留（是法院作出的，如果在某人法庭审理的过程中，严重扰乱秩序，则可以进行司法拘留）。

②行政拘留：只能由公安机关实施。

③一般情况，行政拘留最长是 15 日。

④合并执行：如果两个以上违法行为合并执行，最长是 20 天。如王某的 A 行为吸毒是拘留，应该拘留 15 天，B 项行为是做“大保健”，也被处罚拘留 15 天，两个以上违法行为的行政拘留合并执行，不能直接执行拘留 30 天，最长拘留 20 天。

3. 记忆口诀：警罚暂吊没停留。

## 2. 行政处罚的设定

（1）法律可以设定各种行政处罚。限制人身自由的行政处罚，只能由法律设定。

（2）行政法规可以设定除限制人身自由以外的行政处罚。

（3）地方性法规可以设定除限制人身自由、吊销企业营业执照以外的行政处罚。

（4）规章可以设定警告或者一定数量罚款。

### 【解析】

行政处罚的设定（比较难理解）：如闯红灯、违停罚多少。

（1）法律可以设定各种行政处罚：

①关键词为“各种”，法律的地位最高，即法律可以设定所有的行政处罚，可以理解为“all”。



②限制人身自由的行政处罚，只能由法律设定。如县政府发布文件，表示有违法行为的要拘留 20 天（错误），原因：能构成设立行政拘留的只能是全人大和全人常制定的法律。

（2）行政法规（地位比法律低一些）可以设定除限制人身自由以外的行政处罚。行政法规不能设定行政拘留，即“all-1”。

（3）地方性法规可以设定除限制人身自由、吊销企业营业执照以外的行政处罚（考频高，也比较难）：即“all-2”。

①地方性法规不能设定行政拘留，只能是法律设定的，地方性法规不能设定吊销企业营业执照。

②注意：地方性法规可以暂扣企业营业执照（吊销比较严重）。

（4）规章（地位最低）可以设定警告或者一定数量罚款，只能设定两个。

法律	所有
行政法规	除：行政拘留
地方性法规	除：行政拘留和吊销企业营业执照
规章	警告、罚款

### 【解析】

1. 表格法记忆：法律可以设定所有的行政处罚，即“all”；行政法规除行政拘留都可以设定，即“all-1”；地方性法规不能设定行政拘留、吊销企业营业执照，即“all-2”；规章只能设定警告、罚款。

2. 口诀记忆法：法律可以设所有，行政法规不拘留，地方法规不吊拘，规章警告和罚款。

现场小测：

（判断）1. 行政法规可以设定限制人身自由的行政处罚。

【解析】1. 不能设定行政拘留。【错误】

（多选）2. 地方性法规可以设定下列哪些行政处罚？

- A. 罚款
- B. 暂扣企业营业执照
- C. 行政拘留
- D. 责令停产停业

【解析】2. C 项错误：地方法规不能吊销企业营业执照、设定行政拘留。B 项正确：可以暂扣企业营业执照，但不能吊销。【选 ABD】

【答案汇总】1-2：错误/ABD

### 3. 行政处罚的管辖

行政处罚由违法行为发生地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。

对管辖发生争议的，报请共同的上一级行政机关指定管辖。

【解析】

行政处罚的管辖：即由什么地方、什么机关进行处罚。

（1）行政处罚由违法行为发生地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。

①如甲去上海乱扔垃圾，是上海的机关处罚甲，上海是违法行为发生地。

②违法行为发生地：如张三是甲县的人，户口在甲县，但在乙县制作淫秽色情光盘，运输的时候经过了丙县，最后在丁县进行销售，此时乙丙丁都可以管。

a. 如在乙县制作被执法人员发现了、在运输时候被丙县的执法人员被发现了、在丁县销售时被执法人员发现了，此时都可以管辖，但与老家、户口在哪无关，因为不是违法行为发生地。

b. 违法行为发生地做广义的理解，即实施地、经过地和结果地。

（2）对管辖发生争议的（如抢着处罚），报请共同的上一级行政机关指定管辖。如乙丙丁都属于 A 市，此时由共同上级 A 市指定管辖。

（3）总结：

①违法行为发生地做广义理解，包含实施地、经过地和结果地，与户口、老家、住所在哪无关。

②管辖发生了争议，找共同的上一级。

#### 4. 行政处罚的适用

##### （1）不予处罚

- ①精神病人在不能辨认或者不能控制自己行为时实施违法行为的。
- ②不满 14 周岁的未成年人有违法行为的。
- ③违法行为轻微并及时纠正，没有造成危害后果的。
- ④违法行为在 2 年内未被发现的，不再给予行政处罚。法律另有规定的除外。

##### （2）从轻或者减轻处罚（简单了解，用排除法）

- ①已满 14 周岁不满 18 周岁的人有违法行为的。
- ②主动消除或者减轻违法行为危害后果的。
- ③受他人胁迫有违法行为的。
- ④配合行政机关查处违法行为有立功表现的。
- ⑤其他依法从轻或者减轻行政处罚的。

##### （3）一事不再罚

对当事人的同一个违法行为，不得给予两次以上罚款的行政处罚。

#### 【解析】

行政处罚的适用：

##### （1）不予处罚：不满 14 精神病、超过两年没后果。

①精神病人在不能辨认或者不能控制自己行为时实施违法行为的：如间歇性精神病在精神正常时违法，要处罚，如《情深深雨濛濛》中的可云在精神正常的时候将人打了，则要处罚。

②不满 14 周岁的未成年人有违法行为的。注意：刑法中改变的内容与行政法无关。

③违法行为轻微并及时纠正，没有造成危害后果的。关键词为“没有造成危害后果”，如在公园的景区乱扔烟头是要被处罚的，若甲扔了之后立即捡了起来，没有造成后果，便不处罚。

④超过追责时效的（常考），违法行为在 2 年内未被发现的，不再给予行政处罚。法律另有规定的除外。如 3 年前的王某销售盗版光碟，3 年后被发现，此时不予行政处罚，因为超过了追责时效，行政违法行为的追责时效是 2 年。注意：

治安管理处罚的时效是 6 个月。

⑤注意：不予处罚≠免于处罚。判断：不满 14 周岁的人，有违法行为的，免于处罚（错误），原因：是不予处罚，不予处罚是根本就不处罚，免于处罚是指要处罚，但是将其免了。

（2）从轻或者减轻处罚（简单了解，用排除法，不用背诵）：经常给出选择题，打乱内容来考查大家，如加上不予处罚的情形考大家，因此大家把握不予处罚的情形即可，其余从轻或者减轻处罚的情形简单了解，不要造成混淆。

①已满 14 周岁不满 18 周岁的人有违法行为的：14-18 周岁。

②主动消除或者减轻违法行为危害后果的：主动消除危害后果。

③受他人胁迫有违法行为的。

④配合行政机关查处违法行为有立功表现的。

⑤其他依法从轻或者减轻行政处罚的。

（3）一事不再罚：经常在判断题或选择题中考查大家。

①对当事人的同一个违法行为，不得给予两次以上罚款的行政处罚。关键词为“罚款”，指一个违法行为不能罚两次钱，只是涉及到钱。判断：一个违法行为不能给予两个以上行政处罚（错误），原因：如酒驾的时候要拘留、罚款、扣驾驶证，是三个处罚，但是一次酒驾不能罚 2 次钱，一事不再罚只是针对罚款。

②如超市无证经营、销售假冒伪劣产品，无证经营罚款 5 万，销售假冒伪劣产品罚款 10 万，是可以的，符合一事不再罚，因为有两个违法行为。

③注意：“两次以上”包含两次。

## 5. 行政处罚的决定

### （1）简易程序

①适用条件：违法事实确凿并有法定依据，对公民处以 50 元以下、对法人或者其他组织处以一千元以下罚款或者警告。

②特点：一人执法，当场作出。

### （2）一般程序

①立案；

②调查取证：执法人员不得少于 2 人，并应当向当事人或者有关人员出示证

件；

③告知义务：告知作出处罚的事实、理由、依据，以及相关权利；

④听取当事人的陈述、申辩；

⑤决定处罚：负责人决定或负责人集体讨论决定。

⑥处罚送达：当事人在场的，当场交付；当事人不在场，7日内送达。



### 【解析】

#### 1. 行政处罚的程序：

（1）简易程序：案件比较简单。

①适用条件：违法事实确凿并有法定依据，对公民处以 50 元以下、对法人或者其他组织处以 1000 元以下罚款或者警告，处罚很轻，记忆口诀“五十（针对个人）一千（针对组织）和警告，一人执法当场罚”。

②程序简单：一人执法，当场作出，即“一人执法当场罚”。

③注意：考试问“当场处罚”就是考查简易程序。

④如生活中违章停车都是警察一人贴罚单，一般罚单是 200 元、150 元，此处并非违法了，原因：在交通处罚和治安处罚中，对个人可以当场罚 200 元以下的罚款，是特例，一般的行政机关对于个人处罚时，只能罚 50 元以下。

（2）一般程序：程序要求很严格。

①立案（无考点）。

②调查取证：执法人员不得少于 2 人。注意：简易程序才可以是一个人，一般程序至少要求 2 人，且执法的时候应当向当事人或者有关人员出示证件。

③告知义务：告知、听取是在处罚决定前作出的，处罚决定后再告知、听取，是无意义的，生米已经煮成了熟饭，因此在处罚决定前要告知违法的事实、理由、违法的依据，以及相关的权利。

④听取当事人的陈述、申辩或者举行听证会。注意：不能因为当事人的陈述申辩加重处罚。

⑤决定处罚：负责人决定或负责人集体讨论决定，而非执法人员作出。简易程序至少 1 个人作出，即执法人员当场作出，一般程序至少 2 个人，由负责人决定。

⑥处罚送达（考查较少）：当事人在场的，当场交付；当事人不在场，7 日内送达。

## 2. 考点梳理：

- （1）一般程序至少 2 人调查，简易程序最少 1 个人。
- （2）告知和听取在处罚决定前作出。
- （3）一般程序是由负责人决定。
- （4）违法行为人如果不在场，7 日内送达处罚决定书。

## （3）听证程序

行政机关作出责令停产停业、吊销许可证或者执照、较大数额罚款等行政处罚决定之前，应当告知当事人有要求举行听证的权利；当事人不承担行政机关组织听证的费用。

### 详解

①听证事项：行政机关作出责令停产停业、吊销许可证或者执照、较大数额罚款等行政处罚决定之前，应当告知当事人有要求举行听证的权利；

②启动方式：必须申请：当事人要求听证的，应当在行政机关告知后 3 日内提出，行政机关应当在听证的 7 日前，通知当事人举行听证的时间、地点；

③听证的主持：听证会由行政机关指定的非本案调查人员主持；回避

④听证笔录：听证应当制作笔录，笔录应当交当事人审核无误后签字或者盖章，听证笔录不作为行政处罚决定的唯一依据；

⑤听证费用：申请人或利害关系人不承担组织听证会的费用。



**【解析】**

1. 如上图为听证会，左边是执法人员、右边是老百姓、中间的是主持人。

2. 听证程序：

（1）不是所有行政处罚都可以申请开听证会，听证事项只有三个，即“大吊停”，即只有“责令停产停业（停）、吊销许可证或者执照（吊）、较大数额罚款（大）”的处罚决定前可以申请开听证会。注意：“较大数额罚款”法律没有规定。被行政拘留不能申请开听证会。

（2）应当告知当事人有要求举行听证的权利，圈出“告知”。对方要作出“大吊停”的处罚决定前，会告知你有召开听证会的权利。

（3）听证不会主动召开，必须要申请，申请的时候有时间限制，即“3-7 听证”。老百姓在被告知 3 日内提出申请，行政机关在开会 7 日前告知地点和时间。

（4）主持人不能和案件有利害关系，如果有利害关系的，需要进行回避；案件的调查人员，不能做听证会的主持人，如甲是某个案件的调查人员，调查之后就觉得应该处罚这家企业，此时带着先入为主的观念，不能当听证会的主持人。

（5）听证会形成听证笔录，听证笔录不作为行政处罚的唯一依据，听证笔录是将官和民说的话都记录下来，形成笔录，听证笔录只是起到参照的作用，该罚还是要罚。

（6）开听证会的费用由当官一方承担。

3. 案例：比如当年的赵薇夫妇在证券市场“割韭菜”，被证监会罚款 80 万，80 万元绝对是较大数额的罚款，此时可以申请开听证会；作出处罚决定前，机关有义务告知赵薇有开听证会的权利；听证会需要赵某申请召开才可以，即被告知

之日起三天内申请召开；开会前 7 天告知时间和地点；听证会主持人不能是案件调查人员；听证会形成的听证笔录，笔录只是起到了参考的作用，不能以笔录作出决定；听证会的钱由官出，赵薇不承担（赵薇当时没有申请开听证会）。

现场小测：

（多选）下列关于行政处罚听证会说法正确的是？

- A. 行政处罚的听证会必须基于当事人的申请而启动
- B. 行政机关可以指定本案的调查人员为听证会的主持人
- C. 听证费用由行政机关承担
- D. 行政机关应当根据听证笔录作出是否给予行政处罚的决定

【解析】B 项错误：非本案调查人员为听证会主持人。D 项错误：“应当根据”应改为“可以参照”。【选 AC】

## 6. 行政处罚的执行

### （1）不停止执行原则

当事人对行政处罚决定不服申请复议或者提起诉讼的，原则上不停止行政处罚的执行，法律另有规定的，从其例外。

### （2）罚缴分离

作出罚款决定的行政机关应当与收缴罚款的机构分离。当事人应当自收到行政处罚决定书之日起十五日内，到指定的银行缴纳罚款。银行应当收受罚款，并将罚款直接上缴国库。

【解析】

行政处罚的执行：

（1）不停止执行原则：当事人对行政处罚决定不服申请复议或者提起诉讼的，原则上不停止行政处罚的执行，法律另有规定的，从其例外。即老百姓在被行政处罚之后，如果老百姓不服去告，在行政复议和行政诉讼期间，行政处罚不停止执行，如甲被公安机关罚款，他不服去告公安机关，在复议和诉讼期间，罚款要继续执行。

（2）罚缴分离：作出罚款决定的行政机关应当与收缴罚款的机构分离。比



如违章停车由交警、公安机关处罚，但是罚款要去银行缴纳罚款，即罚缴分离。

①当事人收到罚款决定书，要在 15 日找去银行交罚款。

②银行最后会将罚款交给国库，不能返还机关，否则会形成一个产业链，交警只会拼命罚、银行拼命收。

### （3）当场收缴

按照简易程序当场作出行政处罚决定，有下列情形之一的，执法人员可以当场收缴：依法给予 20 元以下的罚款的；不当场收缴事后难以执行的。

按照简易程序或者一般程序作出行政处罚，在边远、水上、交通不便地区，当事人向指定的银行缴纳罚款确有困难，经当事人提出，行政机关及其执法人员可以当场收缴罚款。

#### 【解析】

当场收缴：罚缴原则上分离，当场收缴是例外规定，分为以下三种情形。

（1）依法给予 20 元以下的罚款的，简单记忆为“20 元以下”。注意：与之前的 50 元区别，50 元对应的是简易程序中对个人的处罚，简易程序又叫当场罚，简易程序的钱是当场罚的，钱还是交给银行，之后银行交给国库，但是 20 元不仅可以当场罚，也可以当场收。

①“当场处罚”对应 50 元。

②“当场收缴”对应 20 元。

（2）不当场收缴事后难以执行的，简单记忆为“事后难执行”。比如在机场违法了，马上就要坐飞机走了，此时事后难以执行，罚款可以当场收缴。

（3）在边远、水上、交通不便地区，当事人向指定的银行缴纳罚款确有困难，经当事人提出：简单记忆为“交通不便自己提”。

#### （4）梳理：

①后面两种情形没有考查过，即使要考查也是原文考查，会重点考查数字。50 元是简易程序中的，是当场处罚，20 元是当场收缴的情形。

②简易程序对个人处以 50 元及以下的可以当场处罚，罚款仍然需要缴纳到银行，但是 20 元不仅可以当场作出处罚，还可以当场收缴。

行政机关及其执法人员当场收缴罚款的，必须向当事人出具省、自治区、直辖市财政部门统一制发的罚款收据；不出具财政部门统一制发的罚款收据的，当事人有权拒绝缴纳罚款。

执法人员当场收缴的罚款，应当自收缴罚款之日起二日内，交至行政机关；在水上当场收缴的罚款，应当自抵岸之日起二日内交至行政机关；行政机关应当在二日内交给银行。

### 【解析】

1. 行政机关及其执法人员当场收缴罚款的，必须向当事人出具省、自治区、直辖市财政部门统一制发的罚款收据。判断：要出具本单位的罚款收据（错误），原因：一定是省级的，不出具财政部门统一制发的罚款收据的，当事人有权拒绝缴纳罚款。

2. 执法人员当场收缴的罚款，应当自收缴罚款之日起二日内，交至行政机关；在水上当场收缴的罚款，应当自抵岸之日起二日内交至行政机关；行政机关应当在二日内交给银行。注意：执法人员当场收缴罚款的，2日内将钱交给银行（错误），原因：执法人员2日内交机关，机关2日内交银行。

3. 口诀：省级收据 2-2。

## 二、行政强制

### 【解析】

行政强制包括行政强制措施和行政强制执行，常考二者的区分。

#### （一）行政强制措施

##### 1. 概念

行政强制措施，是指行政机关在行政管理过程中，为制止违法行为、防止证据损毁、避免危害发生、控制危险扩大等情形，依法对公民的人身自由实施暂时性限制，或者对公民、法人或者其他组织的财物实施暂时性控制的行为。

##### 2. 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。

**【解析】**

1. 行政强制措施：指行政机关在行政管理过程中，为制止违法行为、防止证据损毁、避免危害发生、控制危险扩大等情形，依法对公民的人身自由实施暂时性限制，或者对公民、法人或者其他组织的财物实施暂时性控制的行为。关键词：暂时性。行政强制措施的本质是暂时性限制，不在于罚。

2. 行政强制措施的种类（暂时性）：

（1）限制公民人身自由：此处的限制人身自由不叫行政拘留，行政拘留属于行政处罚，限制公民人身自由是暂时性的限制。常考：

①强制隔离：如有人疑似感染新冠疫情，要将其强制隔离，强制隔离不是为了罚他，而是暂时限制。

②强制酒醒/醒酒：酒驾当然要罚，如罚款、拘留，酒驾后有危险，故带到派出所、医院强制酒醒，这属于暂时限制。

③强制戒毒：吸毒自然要受到处罚，如罚款、拘留，有毒瘾将其送到戒毒所强制戒毒，这是暂时性的，没有毒瘾就会放出来。

（2）查封场所、设施或者财物：关键词——查封。例：有人举报超市卖假口罩，市监局查封了这批口罩，这是暂时限制这些口罩流入市场，罚款、责令停产停业才是罚。

（3）扣押财物、冻结存款和汇款：关键词——扣押、冻结。例：某家企业涉嫌非法集资，为防止其跑路，先冻结其银行账户，这是暂时限制，是行政强制措施。

3. 口诀：先（限制人身自由）封（查封）洞（冻结）口（扣押）。

**（二）行政强制执行**

**1. 概念**

行政强制执行，是指行政机关或者行政机关申请人民法院，对不履行行政决定的公民、法人或者其他组织，依法强制履行义务的行为。

## 2. 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其他行政强制执行方式。

### 【解析】

1. 行政强制执行：行政机关或者行政机关申请人民法院，对不履行行政决定的公民、法人或者其他组织，依法强制履行义务的行为。

（1）行政强制执行更“硬气”，是强制履行义务。

（2）行政机关或者行政机关申请人民法院强制执行。例：我国公安、海关、税务很厉害，可以自己强制执行，教育局、环保局等相对不厉害，要强制执行需要申请法院强制执行。判断：没有法律上行政强制执行的机关想要强制百姓履行义务，要申请人民法院强制执行（正确）。

## 2. 方式（强制履行义务）：

（1）加处罚款或者滞纳金：罚款不等于加处罚款，如甲违法，罚了 500 元，这是罚款。若甲就是不交（应该是 15 日内去银行交罚款），则会加处罚款或者滞纳金，这是逼着其履行罚款义务，故是行政强制执行，加处罚款或者滞纳金就是执行罚。法律规定，到期不缴纳罚款，行政机关有权按照 3%加处罚款。

（2）划拨存款、汇款以及拍卖或者依法处理查封、扣押的场所、设施或者财物。关键词：划拨、拍卖。冻结是行政强制措施，是暂时性的，划拨是强制执行，钱就被划走了。查封、扣押是暂时性限制，拍卖是强制履行义务。

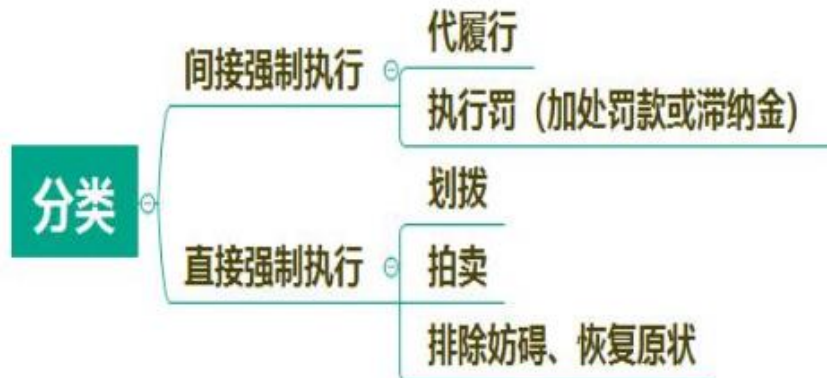
（3）排除妨碍、恢复原状：考试主要涉及的是强拆，如拆除违章建筑。

（4）代履行：“代”指代替，应该是百姓履行义务，但其不履行，于是行政机关代替其履行。考点：

- ①行政机关或委托第三方代履行。

②代履行的费用：当事人承担。例：甲的车在公路上发生交通事故，车抛锚，不能走了，要拖车，拖车是常见的代履行，交警大队可以帮其拖车，或者委托第三方拖车公司拖车，费用自己承担。

3. 口诀：画（划拨存款、汇款）家（加处罚款或者滞纳金）爱（排除妨碍、恢复原状）旅（代履行）拍（拍卖）。



**【注意】**

1. 间接强制执行：代履行、执行罚（加处罚款或滞纳金）。记住间接的这两种，其他三种就是直接强制执行。理解：自己将车拖走则机关、第三方不会代履行，故代履行是间接的。若甲被罚款了，自己按时交了，此时不会加处罚款或滞纳金。

2. 直接强制执行：划拨；拍卖；排除妨碍、恢复原状。

行政强制措施 VS 行政处罚 VS 行政强制执行



**【注意】**

1. 此处常考区分，问行政机关的行为是行政强制措施还是行政处罚、行政强制执行。

2. 区分：行政强制措施一般发生在事前，是暂时性限制，行政处罚是为了罚，是为了制裁，行政强制执行一般发生在事后，是为了让其强制履行义务。

3. 例：

（1）有人举报包工头不给农民工发工资，为防止包工头跑路，冻结其银行账户，这属于行政强制措施。查清后对包工头拘留 15 天，罚款 100 万元，属于行政处罚。若包工头不交罚款，对其加处罚款是行政强制执行。

（2）超市销售假冒伪劣产品，市场监督管理局查封、扣押了这批货物，这是暂时性限制其流入市场，属于行政强制措施。查清后，责令停产停业 3 个月、罚款 10 万，这是为了制裁该超市，属于行政处罚。超市不交罚款，划拨存款、拍卖其物品，属于行政强制执行。



### 【注意】

1. 种类：能对号入座即可。警告属于声誉罚，罚款、没收是财产罚，责令停产停业以及吊销、暂扣是行为罚，行政拘留是人身自由罚。

2. 设定：法律设定行政拘留，地方性法规不能设定吊销（可以暂扣）、拘留；规章只能设定最轻的罚款和警告。

3. 管辖：违法行为发生地广义理解，包括实施地、经过地、结果地。发生争议找共同上一级指定管辖。

4. 适用：不予处罚不等于免于处罚；把握不予处罚的四种情形（不满 14 精神病，超过 2 年没后果）；一事不再罚只针对钱，一个违法行为不能罚 2 次以上（包括 2 次）的钱。

5. 程序：

（1）简易程序：又称当场处罚，对个人是 50 元，对单位是 1000 元，罚了之后去银行交。

（2）一般程序：最少 2 人；告知、听取在处罚决定前；负责人作出处罚决定，复杂的要集体讨论；在场当场送达，不在场 7 日内送达。

（3）听证程序：“大吊停”可以申请召开听证会；履行告知义务；必须申请 3-7 听证（自被告知之日 3 日内申请，开会前 7 日告知时间、地点）；非本案调查人员组织；笔录只起参照作用；费用由行政机关承担。

6. 执行：行政处罚在行政复议和行政诉讼期间不停止执行；罚缴分离，15 日去银行交罚款，银行收缴国库；当场收缴（当场收的是 20 元，要出示省级财政收据）；2-2；先交单位，单位统一交到银行。



**【注意】**

1. 行政强制措施：口诀——先封洞口。

2. 行政强制执行：口诀——画家爱旅拍，分为间接强制执行（代履行、执行罚）、直接强制执行。



## 真题演练

1. (单选) 下列处罚中, 行政法规不得设定的是 ( )。

- A. 暂扣许可证
- B. 责令停产停业
- C. 罚款
- D. 行政拘留

【解析】1. 行政法规不能设定行政拘留, 即行政法规不拘留。【选 D】

2. (单选) 下列选项中, 属于行政强制措施的是 ( )。

- A. 罚金
- B. 扣押财物
- C. 划拨存款
- D. 代履行

【解析】2. 口诀: 先封洞口。A 项错误: 罚金属于刑罚。C、D 项错误: 这是“画家爱旅拍”, 是行政强制执行。【选 B】

3. (多选) 《中华人民共和国行政处罚法》规定的行政处罚种类包括 ( )。

- A. 警告
- B. 暂扣或吊销执照
- C. 责令停产停业
- D. 行政拘留

【解析】3. 都是行政强制执行, 暂扣或吊销执照如暂扣或吊销驾照则不能营业了, 警告、行政拘留也是行政处罚。【选 ABCD】

4. (单选) 下列关于我国《行政处罚法》中一事不再罚的规定, 正确的是 ( )。

- A. 针对一个违法行为, 不能进行多种行政处罚
- B. 针对一个违法行为, 不能由两个或两个以上的行政机关处罚
- C. 针对一个违法行为, 不能进行两次或两次以上的罚款
- D. 针对一个违法行为, 不能依据同一法律规范进行两次或两次以上的处罚

【解析】4. 把握关键词。一事不再罚只针对罚款, 一个违法行为不能罚 2 次或 2 次以上的罚款。D 项错误: 遗漏“罚款”二字。【选 C】

5. (单选) 根据我国《行政处罚法》第 16 条的规定, 限制人身自由的行政处罚权只能由以下哪个部门行使? ( )



- A. 人民法院
- B. 人民检察院
- C. 公安机关
- D. 城管机关

【解析】5. 限制人身自由的行政处罚——行政拘留，由公安机关行使。【选 C】

6. （多选）行政机关应当告知当事人有要求举行调查听证权利的行政处罚案件是（ ）。

- A. 责令停产停业
- B. 吊销许可证
- C. 吊销执照
- D. 较大数额罚款

【解析】6. 口诀：大吊停。【选 ABCD】

7. （单选）公安局对吴某作出的行政拘留属于（ ）。

- A. 行为罚
- B. 申诫罚
- C. 财产罚
- D. 人身罚

【解析】7. 行政拘留涉及人身自由，是人身自由罚。【选 D】

8. （单选）企业没有履行清除其门前垃圾的义务，经催告该企业仍没有履行义务，某区城市管理部门雇人替其清除垃圾并责令该企业支付必要的清除垃圾所产生的费用。这种行为属于（ ）。

- A. 行政征收
- B. 行政处罚
- C. 行政强制措施
- D. 行政强制执行

【解析】8. 题干指的是代履行，是机关或机关委托第三方代履行，费用当事人出，代履行是行政强制执行。【选 D】

9. （单选）下列关于行政处罚设定的表述错误的是（ ）。

- A. 法律可以设定各种行政处罚
- B. 限制人身自由的行政处罚，只能由法律设定
- C. 地方性法规可以设定吊销企业营业执照的行政处罚
- D. 规章只能设定警告和罚款的行政处罚

【解析】9. 选非题。A 项正确：法律可以设所有，行政法规不拘留。B 项正确：

限制人身自由的行政处罚，只能由法律设定。C项错误：地方法规不吊拘。D项正确：规章只能设定警告和罚款的行政处罚。【选C】

【答案汇总】1-5: D/B/ABCD/C/C; 6-9: ABCD/D/D/C

### 三、其他常见具体行政行为

#### 【解析】

其他常见具体行政行为：了解即可，考查较少。

#### （一）行政许可

##### 1. 概念

行政许可，是指行政机关根据公民、法人或者其他组织的申请，经依法审查，准予其从事特定活动的行为。通常以许可证、执照等证书的形式出现。

##### 2. 类型

- （1）普通许可。
- （2）特许。
- （3）认可。
- （4）核准。
- （5）登记。

#### 【解析】

1. 概念：行政许可，是指行政机关根据公民、法人或者其他组织的申请，经依法审查，准予其从事特定活动的行为。通常以许可证、执照等证书的形式出现，如开车要有驾驶证，没有驾驶证即没有获得许可，不能开车。

##### 2. 特征：

- （1）依申请性：如驾照需要自己申请，机关不会主动给自己办理。
- （2）授益性：给了许可证如给了驾照就可以开车了，给了营业执照就可以开超市了，是给了一个好处。
- （3）外部性：行政许可是官给民许可，是对外的。
- （4）要式性：行政许可很固定，一般情况下都表现为许可证、执照，有固定

文书、文本，都具备法定形式。

（5）一般禁止性：一般情况下国家不让做这件事，要做必须申请，经过审查才可以做，如不是所有人都能开车，一定要经过申请，经过审查才能从事特定活动。

3. 种类：考查方式——一共有几种（5种）；判断是哪个种类，有印象即可。

（1）普通许可：符合条件就给，如通过驾校考试，申请就会颁发驾照。

（2）特许：有数量限制，一般在自然资源的开发利用方面、公共行业的市场准入方面，如自来水公司不是想成立就能成立，必须获得特许，要开矿也必须获得特许。

（3）认可：一般考的是从业资格证，如律师证，通过司法考试，去司法局申请才会有的，教师证同理。

（4）核准：考试比较常见，一般是检验、检测、检疫。检验如电梯里有特种设备检测合格标志，若没有获得这个标志则电梯就不能运作。检测如车没有年检不能上路，检疫如从国外进口的冷冻食品，需要经过海关检疫。

（5）登记：工商登记，典型是营业执照；另外一个社团登记，在我国要成立社团组织需要去民政部门进行社团登记，如一些商会，若不进行社团登记就是非法组织。

## （二）行政征收

行政征收是指行政主体根据法律规定，以强制方式无偿取得相对人财产所有权的一种具体行政行为。

行政征收主要由税和费组成。例如：税收、资源费等。

## （三）行政给付

行政给付也称行政物质帮助，是指行政主体在特定情况下，依法向符合条件的申请人提供物质利益或赋予其与物质利益有关的权益的行为。行政给付包括抚恤金、生活补助费、安置、救济、优待、社会福利等。

## （四）行政奖励

行政奖励是指行政主体依照法定条件和程序，对为国家和社会作出重大贡献的单位和个人，给予物质或精神鼓励的具体行政行为。

## （五）行政确认

行政确认是指行政主体依法对相对人的法律地位、法律关系和法律事实进行甄别，给予确定、认可、证明并予以宣告的具体行政行为。

**【解析】**

**1. 行政征收：**

（1）特征：依法征收（法定性）、强制性（如收税，不能不交）、无偿性（如收税后不会给补偿）。

（2）行政征收的种类（重点）：税、费。税如个人所得税等，费如资源费等，想要开矿，要给国家交资源费。交自来水费是民事上的费用，不是行政征收。超生涉及社会抚养费，这是行政征收，再如坐飞机机票中含有机场建设费，也是行政征收。

**2. 行政给付：**

（1）行政给付也称行政物质帮助，公民在年老、疾病、丧失劳动能力的情况下，有从国家获得物质帮助的权利。

（2）行政给付包括低保、抚恤金、救济金等。判断：低保、抚恤金、救济金属于行政救济（错误）。行政救济指的是民告官，若官侵犯民的权利，民可以去维权。

**3. 行政奖励：**指行政主体依照条件和程序，对为国家和社会作出重大贡献的单位和个人，给予物质或精神鼓励的具体行政行为。一定要有重大贡献，如我省运动健儿在奥运会上获得奖牌，再如“三八红旗手”“劳动奖章”等都是行政奖励。

**4. 行政确认：证明。**

（1）行政许可 VS 行政确认：前者是一种准许，没有就不能做，是从无到有的过程，如没有驾照就不能开车。后者是一种证明，是对已有的进行证明，是从有到确认的关系。

（2）例：户口本证明自己是一个人，如年龄、出生日期、户口在哪儿等；房产证是证明房子是自己的，房产证是自己买了房子，去国家不动产中心登记证明房子是自己的；结婚证是证明二者是夫妻，不是准许当夫妻，是行政确认，证明夫妻关系存在；专利商标指自己发明了一个技术，自己做了一个商标，请求国家证明是自己的。



2. (单选) 政府对农村“五保户”发放救济金的行为属于( )。

- A. 行政许可
- B. 行政给付
- C. 行政管理
- D. 行政救济

**【解析】**2. 属于行政给付，注意不是行政救济。**【选 B】**

3. (单选) 行政许可是一种( )。

- A. 依职权的行政行为
- B. 抽象行政行为
- C. 依申请的行政行为
- D. 内部行政行为

**【解析】**3. 行政许可：依申请的行政行为。依职权：依职权主动作出，国家机关不会主动给我们发某个证。行政许可给的是特定的某个人，也不是抽象行政行为。

**【选 C】**

4. (单选) 下列不属于行政许可法调整范围的是( )。

- A. 老王下岗后自谋出路，想自己开一个小饭馆，于是向市场监管局提出申请，市场监管局经审查，发给了老王营业执照
- B. 公安交通管理部门根据李某的申请，发给李某驾驶执照
- C. 某部门请示上级主管部门拨款对办公楼扩建，上级主管部门对其申请予以审批
- D. 进出口食品检疫机关，对某公司的出口食品鉴定后，贴上检疫标签

**【解析】**4. 选非题。A、B 项正确：属于行政许可。D 项正确：关键词——检疫。C 项错误：此为内部审批，行政许可有个重要特征是外部性，是官给民许可。**【选 C】**

**【答案汇总】**1-4: C/B/C/C

### 第三节 行政复议



**【注意】**

1. 行政救济：一种维权的方式，若官侵犯了民的权利，不服可以去维权。三种途径：行政复议、去法院行政诉讼，若侵犯权利造成损害可以要求赔偿。
2. 行政复议：找上一级，如县政府罚了甲，甲不服，复议找市政府。重点了解三个部分：行政复议范围（能否进行复议）、行政复议机关（找谁进行复议）、行政复议程序（走哪些程序）。
3. 行政诉讼：找法院，诉讼是打官司。
4. 赔偿：谁侵犯自己的权利，就找谁赔偿。

**一、概念**

行政复议是指公民、法人或者其他组织不服行政主体作出的具体行政行为，认为行政主体的具体行政行为侵犯了其合法权益，依法向法定的行政复议机关提出复议申请，行政复议机关依法对该具体行政行为进行合法性、适当性审查，并作出行政复议决定的行政行为。

**【解析】**

概念：指公民、法人或者其他组织不服行政主体作出的具体行政行为，认为行政主体的具体行政行为侵犯了其合法权益，依法向法定的行政复议机关提出复议申请，行政复议机关依法对该具体行政行为进行合法性、适当性审查，并作出行政复议决定的行政行为。关键词：具体行政行为。考点：

- (1) 行政复议审查的是具体行政行为。

(2) 复议机关审查具体行政行为的合法性+合理性(适当性)。行政复议是找上一级,上下级行政机关是领导关系,既然是领导关系,可以审查合法性,也可以审查合理性。注意:行政诉讼只能审查合法性,法院与行政机关不是领导关系,法院不能干涉行政机关正常的管理活动。

## 二、行政复议的申请人与被申请人

依照《行政复议法》申请行政复议的公民、法人或者其他组织是申请人。

同申请行政复议的具体行政行为有利害关系的其他公民、法人或者其他组织,可以作为第三人参加行政复议。

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行政复议的,作出具体行政行为的行政机关是被申请人。

申请人、第三人可以委托代理人代为参加行政复议。

### 【解析】

行政复议的申请人与被申请人:把握名词。

(1) 依照《行政复议法》申请行政复议的公民、法人或者其他组织是申请人。复议是民告官,民就是申请人。

(2) 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行政复议的,作出具体行政行为的行政机关是被申请人(官)。例:甲被公安机关行政拘留,甲不服,申请复议,甲就是申请人,公安机关就是被申请人。

(3) 第三人: A 公司、B 公司共同竞争一个营业执照,市监局经审查将证给了 A, B 不服去告, B 就是申请人。此行政行为与 A 有利害关系, A 就是第三人。

(4) 申请人、第三人可以委托代理人代为参加行政复议。

## 三、行政复议范围

### 1. 具体行政行为

行政复议直接审查具体行政行为。

不包括:

- (1) 国家行为: 国防、外交等;
- (2) 刑事侦查行为: 刑事拘留、逮捕等;



- (3) 内部行政行为：行政机关作出的行政处分或其他人事处理决定；
- (4) 行政调解行为：行政机关对民事纠纷作出的调解或者其他处理；
- (5) 行政指导行为。

## 2. 部分抽象行政行为附带性审查

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定不合法，在对具体行政行为申请行政复议时，可以附带向行政复议机关提出对该行政规定的审查申请（不含行政法规和规章、国务院的规定）。

### 【解析】

1. 具体行政行为：行政复议直接审查具体行政行为。具体行政行为针对特定的人作出，特定的人对其不服可以维权，如被市监局罚款，不服可以去复议，复议机关会审查这个罚款行为。

2. 不包括：无需记忆，能判断即可。

(1) 国家行为：国防、外交等国家行为与个人没有直接利害关系，如甲要告外交部，不能复议。

(2) 刑事侦查行为：刑事拘留、逮捕等，这不是行政法调整的，这是针对犯罪的。若是行政拘留，可以申请复议。

(3) 内部行政行为：行政机关作出的行政处分或其他人事处理决定。关键词：内部。复议是民告官，是外部告内部，若发生在内部之间则不能告，如甲是副处长，没提上干，要告单位这是不行的，常见内部行为是行政处分、人事处理。

(4) 行政调解行为：行政机关对民事纠纷作出的调解或者其他处理。

(5) 行政指导行为：行政指导和调解没有法律上的强制力，没有影响其权利义务，不能告。例：乡政府发布劝导公告，号召大家种黄花菜，大家都种了，第二年价格猛跌，百姓认为被骗了，要告乡政府，这是不行的，乡政府只是劝大家种，建议大家种，没说必须要种，不能告。

3. 部分抽象行政行为附带性审查：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定不合法，在对具体行政行为申请行政复议时，可以附带向行政复议机关提出对该行政规定的审查申请（不含行政法规和规章、国务院的规定）。

(1) 抽象行政行为对象不特定，既然对象不特定，则不能直接告，如环保局

发布规定，焚烧秸秆罚款 2000 元，甲认为规定不合理，不能直接告环保局，因为与其没有直接关系。若环保局根据该规定对甲罚了款，此时甲可以告（可以附带着告）。罚款涉及到钱，可以告，在对罚款申请复议的同时，可以附带要求审查该规定（抽象行政行为）。

（2）罚款是对具体的人作出的，不服对其申请复议的同时可以要求附带审查规定。案情：省政府出台规定，凡是春节期间燃放烟花爆竹的，处罚款 500 元。王鹏玩火，违反此规定燃放烟花爆竹，城管部门对王鹏作出 500 元罚款。

①城管部门对王鹏作出的罚款决定属于具体还是抽象？属于具体。

②王鹏对该罚款不服，是否可以提起复议？可以提起复议。

③王鹏未对罚款提请复议，仅对省政府规定提请复议，是否可行？不可行。关键词：附带。

④王鹏在对罚款提请复议时，能否附带要求审查省政府规定？可以。

（3）部分抽象行政行为附带性审查：不是所有抽象行为都能附带性审查，不含行政法规和规章、国务院的规定。行政法规和规章是法律文件，百姓不能认为法不合法。国务院是最高行政机关，不能申请复议。

4. 梳理：可以直接申请复议——具体行政行为；抽象行政行为不能直接告，必须是附带；不是所有抽象行政行为都能附带性审查，不含行政法规和规章、国务院的规定。

#### 四、行政复议机关

##### 【解析】

行政复议机关：找谁申请复议的问题。

类型	被申请人	复议机关
条块管辖	政府部门	同级政府或上一级主管部门
条条管辖	省级以下政府	上一级人民政府
	垂直领导机关	上一级主管部门
自我管辖	省部级单位	原机关自己

##### 【解析】

1. 政府部门：如县公安局有两个“爸爸”，故有两个复议机关，一个是同级政

府——县政府，还有一个是市公安局。虽然有两个“爸爸”，但不能都找，只能找其一，是同级政府或上一级主管部门二选一。例：市环保局的两个复议机关是同级政府市政府、省环保厅，两个只能找其一。第一个是块，第二个是条，故称条块管辖。

2. 省级以下政府：找上一级政府。乡政府的复议机关是县政府，县政府的复议机关是市政府，市政府的复议机关是省政府。

3. 垂直领导机关：考试中常见的是 5 个，即海关、外汇（外汇管理局）、金融（人民银行）、国安、税务。记忆：海外金国税。例：市海关的复议机关只有一个——省海关。总结：

（1）一般政府们有两个复议机关，即同级政府或上一级主管部门。垂直领导机关（海外金国税）只有一个复议机关。

（2）省级以下政府、垂直领导机关都是条条管辖。

4. 省部级单位：省级政府和国务院部门。省级政府和国务院部门的上级是国务院，但省部级单位找自己，因为国务院日理万机，没有时间处理这些事情。若对省部级单位的复议行为还不服，还有两条路，一条是去法院告，即走行政诉讼；另一条是找国务院裁决，一旦国务院作出裁决，不服也得服。例：山东省政府对一家外贸企业作出了罚款，该外贸企业对山东省政府不服，找山东省政府复议。若还不服，直接去行政诉讼或者去国务院申请最终裁决。

特殊情形	政府派出机关	设立该派出机关的政府
	部门派出机构	该机构所在的主管部门或该主管部门的同级政府
	被授权组织	直接管理该组织的机关
	多个行政机关	其共同上一级机关
	被撤销的机关	其职权继承机关的上一级机关

### 【解析】

1. 特殊情形：了解即可。

（1）政府派出机关：派出机关有 3 个——行政公署、区公所、街道办。区政府设立了街道办，对街道办行为不服，找设立该派出机关的政府——区政府。

（2）部门派出机构：该机构所在的主管部门或该主管部门的同级政府。例：县公安局辖区内有派出所，该派出所罚了甲，甲不服，找县公安局或县政府复议。

(3) 被授权组织：直接管理该组织的机关。例：北大是副部级高校，校长是副部级干部，北大归教育部管。若北大不给学生发学位证，其不服，找教育部申请复议。

(4) 多个行政机关：找共同上一级机关，如区教育局和区市场监督管理局联合执法，处罚了粉笔教育，粉笔教育找二者的共同上一级——区政府复议。

(5) 被撤销的机关：其职权继承机关的上一级机关。例如以前我国有县工商局，现在没有县工商局了，是县市场监督管理局，工商局被撤销后，要告工商局，现在的被申请人是县市场监督管理局，申请复议找县市场监督管理局的上一级——县政府或市市场监督管理局。

## 2. 现场小测：

(1) 县教育局：复议机关是县政府、市教育局，注意是“或”的关系。

(2) 市海关：复议机关是省海关。

(3) 自然资源部：省部级单位复议机关是自己，还不服有两条路——行政诉讼或找国务院裁决。

(4) 县公安局和县环保局联合执法，共同处罚：复议机关是找县政府。

(5) 区公安分局辖区的派出所：考查派出机构，复议机关是找区公安分局或区政府。

## 五、行政复议程序

### (一) 行政复议的期限

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。复议的申请可以口头，可以书面。

2. 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。

3. 行政复议机关应当自受理申请之日起 60 日内作出行政复议决定；但是法律规定的行政复议期限少于 60 日的除外。

### 【解析】

行政复议的期限：60-5-60。60 日内申请复议（申请复议口头、书面即可，口

头申请，复议机关工作人员会帮其记录，体现高效便民），5 日内审查是否受理，60 日内作出复议决定。

## （二）行政复议的重要原则

### 【解析】

行政复议的重要原则：不要求记忆，做题能判断出来即可。

1. 书面复议原则；
2. 一级复议原则；
3. 不调解原则；
4. 被申请人承担举证责任的原则；
5. 不停止执行的原则。

### 【解析】

1. 书面复议原则：复议申请可以口头，复议机关工作人员帮其记录，会形成材料。诉讼：法院打官司是开庭审理案件，复议是书面复议，是阅卷（看材料）。

2. 一级复议原则：复议只进行一次。

3. 不调解原则：行政复议是民告官，官民之间不平等，为防止机关逼百姓就犯规定不调解，如甲被行政机关拘留，复议不能调解，如行政机关不能说“你想好到底要不要调解，想好再回答”。

4. 被申请人承担举证责任的原则：被申请人是官，官举证。举证：拿出证据，甲被公安机关行政拘留，复议时公安机关要拿出证据证明拘留是合法的，因为是公安机关拘留的甲，其要说明为什么拘留甲。

5. 不停止执行的原则：复议也要先交罚款，即不停止执行。

## （三）结果

1. 维持决定；
2. 限期履行决定；
3. 撤销、变更决定或者确认违法；
4. 责令被申请人在一定期限内重新作出具体行政行为。

行政复议机关责令被申请人重新作出具体行政行为的，被申请人不得以同一的事实和理由作出与原具体行政行为相同或者基本相同的具体行政行为。

行政复议机关在申请人的行政复议请求范围内，不得作出对申请人更为不利的行政复议决定。

**【解析】**

**1. 结果:**

(1) 复议机关审查后认为原机关做的是对的，会维持决定。

(2) 复议机关审查后认为原机关没有履行其法定义务，会令其限期履行法定义务。

(3) 复议机关审查后认为原机关做法是错的，会撤销、变更或者确认违法。

2. 行政复议机关责令被申请人重新作出具体行政行为的，被申请人不得以同一的事实和理由作出与原具体行政行为相同或者基本相同的具体行政行为。关键词：与原具体行政行为相同或者基本相同的具体行政行为。例：原机关罚款 1 万元，甲不服，申请复议。复议机关审查后认为原机关做错了，让原机关重新作出，结果原机关改为罚 9999 元，这是不行的，被申请人不得以同一的事实和理由作出与原具体行政行为相同或者基本相同的具体行政行为。

3. 复议不处罚：行政复议机关在申请人的行政复议请求范围内，不得作出对申请人更为不利的行政复议决定。例：原机关罚款 5 万元，复议机关认为罚款少了，应该罚款 10 万，这是不可以的，若是复议加罚，则百姓会不敢复议。



### 【注意】

1. 行政复议审查行政行为的合法性+合理性。

2. 行政复议范围：可以直接申请复议——具体行政行为；抽象行政行为不能直接审查，是附带性审查；行政法规、规章以及国务院规定不能附带性审查。不可复议：如刑事拘留、调解（没有强制力）、指导（没有强制力）。

3. 复议机关：

（1）地方政府部门有两个“爸爸”，复议机关是两个，即同级政府和上一级主管部门。

（2）垂直领导机关：海外经国税，复议机关只有一个。

（3）省部级单位：复议机关是自己，还不服去法院告，或者申请国务院裁决。

（4）特殊情形——几个机关共同作出行政行为，找共同上一级；派出机构如派出所的复议机关是县公安局或县政府。



### 【注意】

1. 复议程序：行政复议申请期限是 60 日，可以口头，可以书面；行政机关 5 日内决定是否受理，60 日内作出复议决定。
2. 复议机关是书面审理，不开庭。
3. 复议只进行一次。
4. 复议原则上不调解。
5. 复议是官举证。
6. 行政行为在行政复议和诉讼期间不停止执行。
7. 结果：对的维持决定，错的撤销决定（重新作出，不能作出与原来相同或基本相同的决定），不履行法定职责会要求限期履行决定，复议不加罚。

### 真题演练

1. （判断）行政复议中，应当由复议的申请人承担举证责任。（ ）

【解析】1. 被申请人承担举证责任。【错误】

2. （单选）行政复议原则上采取（ ），复议机关认为必要时也可以采取其他审查方式。

- |           |           |
|-----------|-----------|
| A. 听证审查方式 | B. 口头审查方式 |
| C. 对质审查方式 | D. 书面审查方式 |

【解析】2. 原则是书面审查。【选 D】

3. （多选）下列情形中，公民、法人和其他组织可以申请行政复议的是（ ）。



- A. 对于行政机关作出的行政处罚决定不服的
- B. 对于行政机关作出的行政强制措施决定不服的
- C. 认为行政机关侵犯合法经营自主权的
- D. 不服行政机关对于民事纠纷作出的调解

【解析】3. 行政处罚、行政强制措施可以申请复议。B 项正确：如银行账户被行政机关冻结，可以申请行政复议。C 项正确：如甲开了一个商店，市监局总是去找麻烦，侵犯其合法经营自主权，甲可以申请复议去维权。D 项错误：调解没有法律强制力。【选 ABC】

4. （单选）某市税务局对甲企业作出了罚款 50000 元的行政处罚决定，甲企业对此不服，向谁申请行政复议？（ ）

- A. 某市税务局
- B. 某市人民政府
- C. 某省税务局
- D. 某省人民政府

【解析】4. 市税务局是垂直领导机关，复议找省税务局。【选 C】

5. （单选）根据我国《行政复议法》的规定，下列关于行政复议的说法不正确的是（ ）。

- A. 行政复议既可以采取书面申请，也可以采取口头申请的方式
- B. 行政复议申请人应当在自知道该具体行政行为之日起六十天内提出申请
- C. 行政机关应当在收到行政复议申请之日起十日内审查是否受理
- D. 行政复议不适用调解的制度

【解析】5. 选非题。C 项错误：5 日内审查是否受理。记忆：60-5-60。【选 C】

6. （单选）区公安分局对张某作出行政处罚，张某不服，欲申请行政复议，张某可以选择的复议机关是（ ）。

- A. 区人民政府和市公安局
- B. 市公安局和市人民政府
- C. 区人民政府或市公安局
- D. 区人民政府或市人民政府

【解析】6. 区公安分局的复议机关是区政府或市公安局，不能都找，这样浪费资源，再说万一两个作出决定不一样也很尴尬。【选 C】

7. (多选) 甲市乙区公安分局所辖派出所因甲制造噪声干扰他人正常生活为由, 处以 500 元罚款。甲不服申请复议。下列哪些机关可以成为本案的复议机关?

( )

- A. 乙区公安分局
- B. 乙区政府
- C. 甲市公安局
- D. 甲市政府

【解析】7. 注意审题, 问的是派出所的复议机关, 一个是区公安分局, 一个是区政府。【选 AB】

【答案汇总】1-5: 错误/D/ABC/C/C; 6-7: C/AB

一站到底:

1. 行政主体就是行政机关。
2. 街道办事处是派出机构。
3. 行政行为一经形成推定为合法有效, 不得任意否定, 是确定力方面的要求。
4. 具体行政行为的对象特定, 抽象行政行为的对象不特定。
5. 行政法规可以设定限制人身自由的行政处罚。
6. 行政违法行为在 2 年内未被发现的, 不再给予行政处罚。
7. 对当事人的同一违法行为, 不得给予两个以上行政处罚。
8. 简易程序可以由执法人员 1 人当场作出处罚决定。
9. 对行政拘留不服的, 可以申请召开听证会。
10. 行政复议即审查行政行为的合法性, 也审查合理性。
11. 对抽象行政行为不服可以直接、单独申请行政复议。
12. 公安机关对民事纠纷作出的调解可以行政诉讼。
13. 县税务局的复议机关是县政府或市税务局。
14. 行政复议的申请期限为 60 日。
15. 行政复议实行不调解原则。

【注意】

1. 行政主体就是行政机关 (错误)。原因: 还有被授权的组织。

2. 街道办事处是派出机构（错误）。原因：街道办事处是派出机关。
3. 行政行为一经形成推定为合法有效，不得任意否定，是确定力方面的要求（错误）。原因：公定力方面的要求。
4. 具体行政行为的对象特定，抽象行政行为的对象不特定（正确）。
5. 行政法规可以设定限制人身自由的行政处罚（错误）。原因：行政法规不拘留，拘留只能由法律设定。
6. 行政违法行为在 2 年内未被发现的，不再给予行政处罚（正确）。
7. 对当事人的同一违法行为，不得给予两个以上行政处罚（错误）。原因：一事不再罚只针对钱。
8. 简易程序可以由执法人员 1 人当场作出处罚决定（正确）。
9. 对行政拘留不服的，可以申请召开听证会（错误）。原因：能召开听证会的只有“大吊停”。
10. 行政复议即审查行政行为的合法性，也审查合理性（正确）。原因：合法+合理。
11. 对抽象行政行为不服可以直接、单独申请行政复议（错误）。原因：只能附带性审查。
12. 公安机关对民事纠纷作出的调解可以行政诉讼（错误）。原因：行政调解不能诉讼。
13. 县税务局的复议机关是县政府或市税务局（错误）。原因：只有市税务局，是垂直领导的机关。
14. 行政复议的申请期限为 60 日（正确）。原因：60-5-60。
15. 行政复议实行不调解原则（正确）。

遇见不一样的自己

Be your better self