

第三单元 行政争议纠纷的解决途径

考点 4: 行政复议程序 (★★★)

(一) 行政复议申请

1. 时间

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。

2. 形式:可以 **书面** 申请,也可以 **口头** 申请。

3. 费用:行政复议机关受理行政复议申请, **不得向申请人收取任何费用**。

4. 行政复议参加人:包括申请人、被申请人和第三人 (**不包括行政复议机关**)。

5. 申请复议的前提条件

(1) 公民、法人或者其他组织向人民法院提起行政诉讼,人民法院已经依法受理的,不得申请行政复议。(**诉中不议**)

(2) 申请人对征税行为不服申请税务行政复议的,必须依照税务机关根据法律、行政法规确定的税额、期限,先缴纳或者解缴税款及滞纳金, **或者** 提供相应的担保,方可在实际缴清税款和滞纳金后或者所提供的担保得到作出具体行政行为的税务机关确认之日起 60 日内提出行政复议申请。(第 7 章)

(3) 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。(第 7 章)

6. 原则上复议不停止执行

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。

(二) 行政复议的审查

1. 对被申请人的要求

(1) 行政复议的举证责任,由 **被申请人** 承担。

(2) 被申请人不按照规定提出书面答复,提交当初作出具体行政行为的证据、依据和其他有关材料的,视为该具体行政行为没有证据、依据,决定撤销该具体行政行为。

2. 行政复议原则上采取 **书面审查** (不开庭) 的方法。

3. 行政复议机构审理行政复议案件,应当由 **2 名以上** 行政复议工作人员参加。(第 7 章)

4. 听证程序 (2018 年新增) (第 7 章)

(1) 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。

(2) 听证 **应当公开** 举行,但是涉及国家秘密、商业秘密或者个人隐私的除外。

(3) 听证主持人由行政复议机构 **指定**。

(4) 听证应当制作笔录,申请人、被申请人和第三人应当确认听证笔录内容。

5. 审查范围 (2018 年新增) (第 7 章)

行政复议机关应当 **全面审查** 被申请人的具体行政行为所依据的事实证据、法律程序、法律依据和设定的权利义务内容的合法性、适当性。

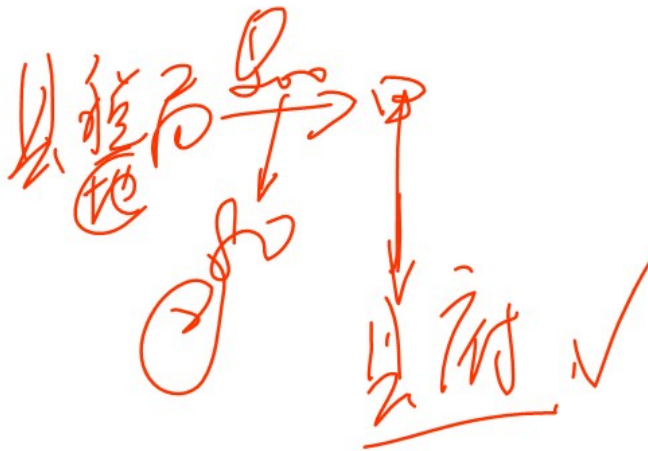
6. 行政复议申请的撤回 (2018 年新增) (第 7 章)

(1) 申请人 **在行政复议决定作出以前** 撤回行政复议申请的,经行政复议机构同意,可以撤回。

(2) 申请人撤回行政复议申请的,不得再以同一事实和理由提出行政复议申请;但申请人能够证明撤回行政复议申请违背其真实意思表示的除外。

7. 被申请人改变原具体行政行为 (2018 年新增) (第 7 章)

行政复议期间被申请人改变原具体行政行为的, **不影响** 行政复议案件的审理。但申请人依法撤回行政复议申请的除外。



(三) 行政复议决定

1. 决定期限：60日 +30日

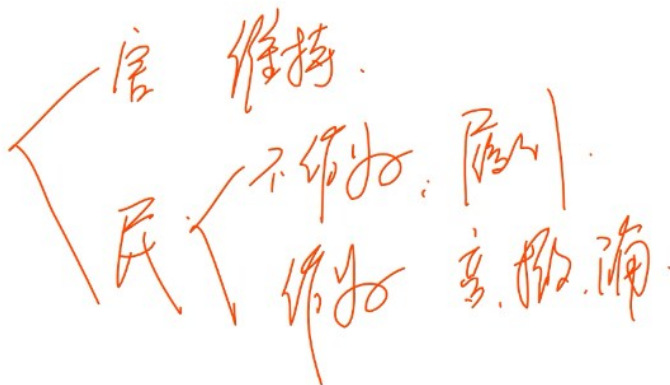
(1) 行政复议机关应当自受理申请之日起 **60 日内** 作出行政复议决定；但是法律规定的行政复议期限 **少于** 60日的除外。

【相关链接】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。

(2) 情况复杂，不能在规定期限内作出行政复议决定的，经行政复议机关负责人批准，可以适当延长，并告知申请人和被申请人；但延长期限最多不超过 30日。

2. 决定类型

决定类型		适用情形
主决定	决定维持	具体行政行为认定事实清楚，证据确凿，适用依据正确，程序合法，内容适当
	决定在一定期限内履行	被申请人不履行法定职责
	决定撤销、变更或者确认违法	(1) 主要事实不清、证据不足的 (2) 适用依据错误的 (3) 违反法定程序的 (4) 超越或者滥用职权的 (5) 具体行政行为明显不当的
从决定	责令被申请人在一定期限内重新作出具体行政行为	(1) 决定“撤销或确认违法”的，可以责令被申请人在一定期限内重新作出具体行政行为 (2) 被申请人原则上不得以同一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. 生效

行政复议决定书 **一经送达，即发生法律效力。**

【例题 1·单选题】根据税收征收管理法律制度的规定，下列关于税务行政复议审查的表述中，不正确的是 ()。(2017年)

- A. 对重大案件，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
- B. 对国家税务总局的具体行政行为不服申请行政复议的案件，由国务院提出书面答复
- C. 行政复议机构审理行政复议案件，应当由 2 名以上行政复议工作人员参加
- D. 行政复议原则上采用书面审查的办法

【答案】 B

【解析】选项 B：对国家税务总局的具体行政行为不服的，向国家税务总局申请行政复议；对行政复议决定不服，申请人可以向人民法院提起行政诉讼，也可以向国务院申请裁决，国务院的裁决为最终裁决。

【例题 2·判断题】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。（ ）（2017 年）

【答案】 √

【例题 3·判断题】税务行政复议决定自作出之日起发生法律效力。（ ）（2017 年）

【答案】 ×

【解析】行政复议决定书一经“送达”，即发生法律效力。

【例题 4·多选题】根据税收征收管理法律制度的规定，行政复议机构决定撤销、变更或者确认被申请人具体行政行为违法的情形有（ ）。（2017 年）

- A. 被申请人的具体行政行为明显不当的
- B. 被申请人的具体行政行为证据不足的
- C. 被申请人的具体行政行为超越职权的
- D. 被申请人的具体行政行为适用依据错误的

【答案】 ABCD

【解析】具体行政行为有下列情形之一的，行政复议机关应决定予以撤销、变更或者确认其违法：①主要事实不清、证据不足的（选项 B）；②适用依据错误的（选项 D）；③违反法定程序的；④超越或者滥用职权的（选项 C）；⑤具体行政行为明显不当的（选项 A）。

【例题 5·单选题】根据行政复议法律制度的规定，下列各项中，不属于行政复议参加人的是（ ）。（2013 年）

- A. 申请人
- B. 被申请人
- C. 第三人
- D. 行政复议机关

【答案】 D

【解析】行政复议参加人包括申请人、被申请人和第三人（不包括行政复议机关）。

【例题 6·单选题】根据税收征收管理法律制度的规定，下列关于税务行政复议决定的表述中，不正确的是（ ）。（2016 年）

- A. 复议机关应当自受理申请之日起 180 日内作出行政复议决定
- B. 具体行政行为认定事实清楚，证据确凿，适用依据正确，程序合法，内容适当的，行政复议机构作出维持的复议决定
- C. 具体行政行为适用依据错误的，行政复议机构作出撤销、变更该具体行政行为或者确认该具体行政行为违法的复议决定
- D. 被申请人不履行法定职责的，行政复议机构作出要求被申请人在一定期限内履行的复议决定

【答案】 A

【解析】选项 A：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。

【例题 7·判断题】行政复议的举证责任，由申请人承担。（ ）（2016 年）

【答案】 ×

【解析】行政复议的举证责任，由“被申请人”承担。

【例题 8·多选题】根据行政复议法律制度的规定，下列关于行政复议的表述中，正确的有（ ）。（2015 年）

- A. 行政复议决定书一经作出即发生法律效力
- B. 申请人申请行政复议，可以书面申请，也可以口头申请
- C. 申请人在申请行政复议时可同时申请赔偿
- D. 一般采用书面审查，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

【答案】 BCD

【解析】选项 A：行政复议决定书一经“送达”，即发生法律效力。

【例题 9·判断题】行政复议机关受理复议申请收取行政复议费，由申请人先行预交。（ ）（2015年）

【答案】×

【解析】行政复议机关受理行政复议申请，不得向申请人收取任何费用。

【例题 10·判断题】纳税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。（ ）（2015年）

【答案】√

【例题 11·单选题】根据税务行政复议法律制度的规定，下列关于税务行政复议决定的表述中，不正确的是（ ）。（2014年）

- A. 被申请人不履行法定职责的，决定其在一定期限内履行
- B. 行政复议决定书一经行政复议机关负责人签字，即发生法律效力
- C. 决定撤销原具体行政行为的，可以责令被申请人在一定期限内重新作出具体行政行为
- D. 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，情况复杂的，经批准可以适当延长

【答案】B

【解析】（1）选项 B：行政复议决定书一经送达（行政复议参加人，包括申请人、被申请人和第三人），即发生法律效力。（2）选项 D：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；情况复杂，不能在规定的期限内作出行政复议决定的，经复议机关负责人批准，可以适当延长，并告知申请人和被申请人；但延长期限最多不超过 30日。

【小结】

