

第四单元 行政复议与行政诉讼

【考点 1】行政复议范围（2013年多选题；2015年多选题；2016年单选题；2017年多选题）

1. 可以申请行政复议的事项

当事人对行政机关的“具体”行政行为不服，可以申请行政复议：

- （1）对行政机关作出的警告、罚款、没收违法所得、没收非法财物、责令停产停业、暂扣或者吊销许可证、暂扣或者吊销执照、行政拘留等行政处罚决定不服的；
- （2）对行政机关作出的限制人身自由或者查封、扣押、冻结财产等行政强制措施决定不服的；
- （3）对行政机关作出的有关许可证、执照、资质证、资格证等证书变更、中止、撤销的决定不服的；
- （4）对行政机关作出的关于确认土地、矿藏、水流、森林、山岭、草原、荒地、滩涂、海域等自然资源的所有权或者使用权的决定不服的；
- （5）认为行政机关侵犯其合法的经营自主权的；
- （6）认为行政机关变更或者废止农业承包合同，侵犯其合法权益的；
- （7）认为行政机关违法集资、征收财物、摊派费用或者违法要求履行其他义务的；
- （8）认为符合法定条件，申请行政机关颁发许可证、执照、资质证、资格证等证书，或者申请行政机关审批、登记有关事项，行政机关没有依法办理的；
- （9）申请行政机关履行保护人身权利、财产权利、受教育权利的法定职责，行政机关没有依法履行的；
- （10）申请行政机关依法发放抚恤金、社会保险金或者最低生活保障费，行政机关没有依法发放的；
- （11）认为行政机关的其他具体行政行为侵犯其合法权益的。

2. 行政复议的排除事项

- （1）当事人不服行政机关作出的“行政处分”或者其他“人事处理决定”时，不能申请行政复议，可以依照有关法律、行政法规的规定提出申诉。
- （2）当事人不服行政机关对“民事纠纷”的调解或其他处理，可以依法申请仲裁或者向人民法院提起民事诉讼，但不能申请行政复议。

【例题 1 · 多选题】根据行政复议法律制度的规定，行政人员对行政机关作出的下列决定不服，不能申请行政复议的有（ ）。 （2015年）

- A. 降级
- B. 撤职
- C. 记过
- D. 开除

【答案】 ABCD

【解析】不服行政机关作出的“行政处分”（警告、记过、记大过、降级、撤职、开除），当事人可以申诉，但不能申请行政复议。

【例题 2 · 单选题】下列情形中，当事人不能申请行政复议的是（ ）。 （2016年回忆版）

- A. 甲公司不服市环保局对其作出的罚款决定
- B. 王某不服所任职的市教育局对其作出的降级决定
- C. 赵某不服市公安局对其作出的行政拘留决定
- D. 乙公司不服市工商局对其作出的责令停产停业决定

【答案】 B

【解析】选项 B：不服行政机关作出的行政处分或者其他人事处理决定，可依照有关法律、行政法规的规定提出申诉，不能申请行政复议。

【例题 3 · 单选题】下列各项中，属于行政复议范围的是（ ）。 （2017年回忆版）

- A. 赵某对工商局暂扣其营业执照的决定不服而引起的纠纷
- B. 王某对税务局将其调职到其他单位的决定不服而引起的纠纷
- C. 张某对交通局解除劳动合同的决定不服而引起的纠纷
- D. 李某对环保局给予其撤职处分决定不服而引起的纠纷

【答案】 A

【解析】（1）选项 BD：不服行政机关作出的行政处分或者其他人事处理决定，不能申请行政复议，可以依法提出申诉；（2）选项 C：因解除劳动合同发生的争议，按照劳动争议的解决办法处理，不能申请行政复议（如可申请劳动仲裁）。

【考点 2】行政复议申请与复议机关（2013年单选题、判断题；2014年多选题；2015年判断题；2016年判断题；2017年判断题）

1. 行政复议申请

- （1）行政复议申请可以是书面的，也可以是口头的。

【相关链接】当事人申请仲裁，必须有书面的仲裁协议。

- （2）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。
- （3）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) 行政复议的举证责任，由“被申请人”承担。
- (5) 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）。
- (6) 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。

【例题 1·判断题】行政复议期间被申请人认为具体行政行为需要停止执行的，具体行政行为可以停止执行。（ ）（2012年）

【答案】√

【例题 2·判断题】申请行政复议，应当采用书面形式。（ ）（2013年、2015年）

【答案】×

【解析】申请人申请行政复议，可以书面申请，也可以口头申请。

【例题 3·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

【例题 4·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。（ ）（2010年、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 5·判断题】行政复议中，申请人为举证义务人。（ ）（2015年、2016年回忆版）

【答案】×

【解析】行政复议的举证责任，由“被申请人”承担。

2. 行政复议机关

表 4-1

行政机关	复议机关	“找爹”
县级以上地方各级人民政府工作部门	①本级人民政府	“两个爹”
	②上一级主管部门	
海关、金融、国税、外汇管理和国家安全机关	上一级主管部门	“一个爹”
地方各级人民政府	上一级人民政府	
国务院部门或者省级人民政府	国务院部门或省级人民政府	“找原级”

【例题 1·多选题】根据行政复议法律制度的规定，下列对行政复议机关的表述中，正确的有（ ）。（2014年）

- A. 对地方各级人民政府的具体行政行为不服的，向上一级人民政府申请行政复议
- B. 对某县国家税务局的具体行政行为不服的，向上一级主管部门申请行政复议
- C. 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
- D. 对县级以上各级人民政府工作部门的具体行政行为不服的，可以向本级人民政府申请行政复议

【答案】ABCD

【例题 2·判断题】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，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。（ ）（2017年回忆版）

【答案】√

【考点 3】行政复议决定（2011年多选题；2013年判断题）

1. 行政复议原则上采取“书面审查”的方法，但是申请人提出要求或者行政复议机关负责法制工作的机构认为必要时，可以向有关组织和人员调查情况，听取申请人、被申请人和第三人的意见。

2. 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。

【提示】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，但延长期限最多不得超过 30 日。

【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。

3. 行政复议决定的类型

（1）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，决定维持。

（2）被申请人不履行法定职责的，决定其在一定期限内履行。

（3）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；

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。

4. 行政复议决定书“一经送达”，即发生法律效力。

【相关链接】仲裁的裁决书自“作出”之日起发生法律效力。

【例题 1·单选题】根据行政复议法律制度的规定，行政复议决定书发生法律效力的时间是（ ）。（2007 年）

- A. 该决定书作出之日
- B. 该决定书送达之日
- C. 该决定书作出之日起第 15 日
- D. 该决定书送达之日起第 60 日

【答案】 B

【例题 2·多选题】根据行政复议法律制度的规定，被申请人的下列具体行政行为中，行政复议机关应当予以撤销、变更或者确认违法的有（ ）。（2011 年）

- A. 主要事实不清、证据不足的行政行为
- B. 违反法定程序的行政行为
- C. 超越或者滥用职权的行政行为
- D. 适用依据错误的行政行为

【答案】 ABCD

【例题 3·判断题】行政复议决定书一经作出，即发生法律效力。（ ）（2013 年）

【答案】 ×

【解析】行政复议决定书一经送达，即发生法律效力。

【小结】

