

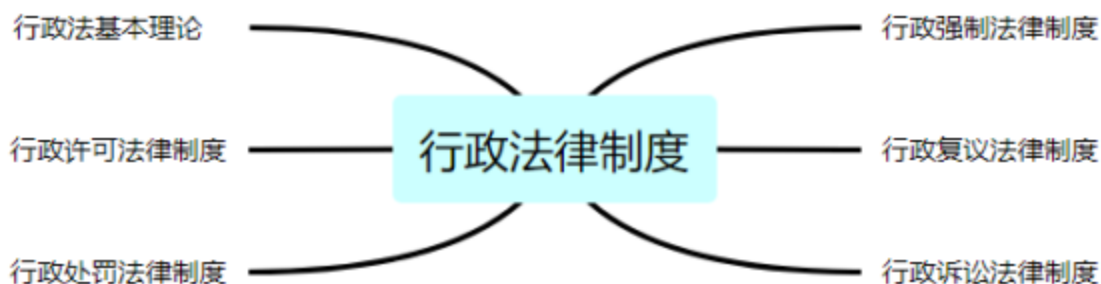
2021年税务师—涉税服务相关法律

第一篇 行政法律制度

第一章 行政法基本理论

主讲 蔡影

第一篇 知识构架



本篇六章所占分值比重平均约为 20-25%之间，2018 和 2019 年考了 31 分，2020 年考了 25 分。

第一章 行政法基本理论

【考情分析】

本章内容抽象，以理解为主。基本题型为单选题和多选题。

【2021 教材变动】

本章无实质变动

1. 行政处罚法部分的内容，按照新《中华人民共和国行政处罚法》做出调整。
2. 根据修订后的《政府信息公开条例》调整政府信息公开相关内容。

【本章内容】

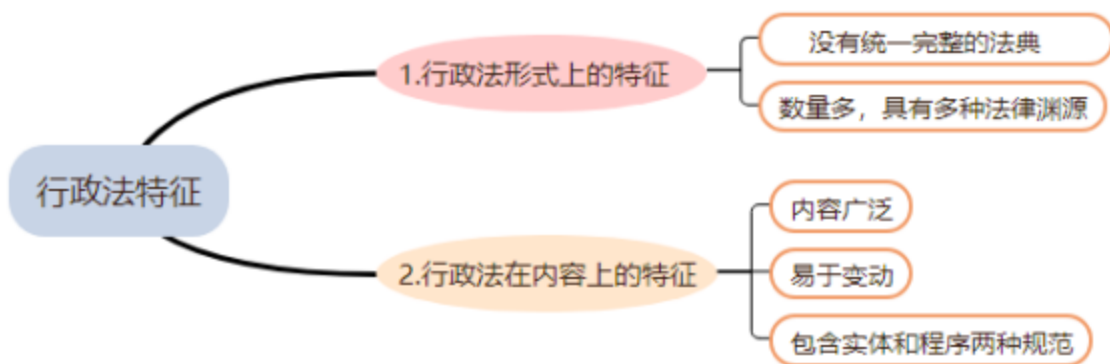
1. 行政法的概念和特征
2. 行政法的基本原则
3. 行政法的渊源及行政立法权
4. 行政法律关系
5. 行政主体
6. 行政行为基本理论
7. 抽象行政行为
8. 具体行政行为
9. 行政行为程序与行政程序法
10. 政府信息公开制度
11. 行政事实行为

【知识点一】行政法的特征

行政法是关于行政权力的授予、行使以及对行政权力进行监督控制 and 对其消极后果予以补救的法律规范的总称。

1. 是**设定**行政权力的法律规范—《行政强制法》
2. 是**规范**行政权力如何实施的法—《中华人民共和国治安管理处罚法》
3. 是**监督**行政权力的法—行政复议
4. 是对行政权力产生的后果进行**补救**的法—《国家赔偿法》

(一) 行政法的特征



【知识点二】行政法的基本原则

(一) 行政合法性原则

1. 行政权力的存在有法律依据
2. 行政权力必须按照法定程序行使

(二) 行政合理性原则 (【2014、2016 年多选题】)

1. 实质	实际上是一种实质合法性原则
2. 含义	指行政行为的内容要客观、适度、符合理性
3. 产生的主要原因	行政自由裁量权的存在

4. 合理性原则的内容

- (1) 行政行为应符合立法目的
- (2) 作出行政行为时应当考虑到相关因素, 不应该考虑与行政行为无关的因素
- (3) 平等地适用法律规范, 符合公正法则
- (4) 行政行为应符合比例原则要求
- (5) 符合自然规律和社会公德, 符合人类理性和公平正义观念

【例题·多选题】合理性原则是行政法的基本原则之一, 合理行政对行政机关的要求体现在 ()。

- A. 行政机关作出吊销执照的处罚决定前, 应当告知当事人有申请听证的权利
- B. 行政机关作出的行政裁量行为应当符合自然规律与社会理性
- C. 行政机关行使行政裁量权作出的行政决定应充分考虑相关因素, 排除不相关因素干扰
- D. 行政机关作出不予行政许可决定, 应当说明理由
- E. 行政机关作出行政处罚决定应当有法律依据, 且遵守法定程序

【答案】BC

【解析】本题考核行政合理性原则的基本要求。选项 A、D、E 属于行政合法性原则的要求。

(三) 行政应急性原则 (简称“应急性原则”)

是指在特殊的紧急情况下, 出于国家安全、重大社会公共利益的需要, 行政机关可以采取没有明确的现行法律依据的或依据紧急状态法作出与通常状态下的法律规定相抵触的措施。

例如, 行政机关为控制严重自然灾害、重大人为事故、突发公共卫生事件 (如重大疫情)、社会动乱、恐怖事件等突发性危机, 消除其现实的社会危害, 可行使法定紧急权力, 采取行政应急措施。

行使行政应急权力时, 应当尊重和保障人权, 不得侵犯公民的生存权、人格尊严等。当然, 也应当对通常意义上的某些公民权利和自由作出必要的限制

【知识点三】行政法的渊源及行政立法权

(一) 行政法的渊源

名称	制定机关	备注	
宪法	全国人大	根本大法, 具有最高法律地位和法律效力	
法律	基本法律	全国人大	《选举法》《中华人民共和国立法法》 效力层级仅次于宪法, 不得与宪法相冲突
	一般法律	全国人大常委会	

法律	税种的设立、税率的确定和税收征收管理等税收基本制度，只能由法律规定。	
行政法规	国务院	条例细则《行政复议法实施条例》 效力低于宪法和法律，高于行政规章和地方法规
行政规章	部门规章	国务院各部委及直属机构 例：《中华人民共和国会计管理办法》 不得设定减损公民、法人和其他组织权利或者增加其义务的规范，不得增加本部门的权力或者减少本部门的法定职责
	地方规章	部分地方人民政府
地方性法规	部分地方人民代表大会及其常务委员会制定	
民族自治条例、单行条例	民族自治地方权力机关	自治区的，报全国人大常委会批准后生效； 自治州、自治县的，报省或自治区人大常委会批准后生效，并报全国人大常委会和国务院备案

(二) 行政法渊源中效力冲突的解决方式

1. 法律之间对同一事项的新的一般规定与旧的特别规定不一致，不能确定如何适用时，由全国人民代表大会常务委员会裁决。

2. 行政法规之间对同一事项的新的一般规定与旧的特别规定不一致，不能确定如何适用时，由国务院裁决。

3. 根据授权制定的法规与法律规定不一致，不能确定如何适用时，由全国人民代表大会常务委员会裁决。

4. 国务院部门规章与地方性法规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。

5. 各部门规章之间、各部门规章与地方政府规章之间具有同等效力，它们对同一事项的规定不一致时，由国务院裁决。

【例题·多选题】根据《立法法》，() 之间对同一事项的规定不一致时，由国务院裁决。

- A. 部门规章
- B. 地方政府规章与部门规章
- C. 同一机关制定的旧的一般规定与新的特别规定
- D. 部门规章与地方性法规
- E. 地方性法规与地方政府规章

【答案】AB

【解析】本题考核行政法渊源中效力冲突的解决方式。《立法法》规定：部门规章之间、部门规章与地方政府规章之间对同一事项的规定不一致时，由国务院裁决。所以选项 AB 正确。

【知识点四】行政法律关系

(一) 行政法律关系的特征

行政法律关系是由行政法调整的在行政主体行使职权时与相对方形成的一种行政法上的权利与义务关系。特征：

(1) 当事人一方必须是行政主体 (2) 具有非对等性，即当事人双方的权利义务不对等 (3) 内容一般是法定的 (4) 行政主体实体上的权力义务是重合的 (5) 争议通过行政程序或准司法程序以及司法程序解决

(二) 行政法律关系的要素

主体	行政主体	
	相对人	在行政法律关系中处于被管理地位的一方当事人
客体	指行政法律关系主体的权利义务所指向的对象，包括物质利益或精神利益。	

内容	行政主体的权力和义务（职权与职责）	职权	行政立法权、行政决定权、行政命令权、行政制裁权、行政强制权、行政司法权等
		职责	正确适用法律、依法行使职权、遵守法定程序等
	相对人的权利与义务	权利	参与权、受益权（就业权、享有社会福利权、获得许可、奖励等权利）和行政请求权
		义务	遵守行政法律法规、服从行政管理和执行行政决定等

【知识点五】行政主体

（一）行政主体的特征

行政主体，是指享有行政权力，能以自己的名义行使行政权力，作出影响行政相对人权利和义务的行政行为，并能独立承担由此产生的**相应法律责任的社会组织**

1. 特征

- （1）行政主体是**社会组织**，但并非所有的社会组织都是行政主体
- （2）是享有**行政权力**的组织
- （3）是能以**自己的名义**行使行政权的组织
- （4）是能够**独立承担法律责任**的组织

（二）行政主体的行政职权

1. 行政职权的概念及特征

概念	行政职权是行政主体实施国家行政管理活动的资格及权能。一般分为 固有权权和授予职权 。
特征	（1）公益性
	（2）优益性：行政主体行使行政职权时依法享有的优先权和受益权，合称为行政优益权
	（3）支配性：行政职权一经行使，在没有被国家有权机关撤销之前，相对人是必须遵守执行
	（4）不可自由处分性：不得随意转移、不得随意放弃或抛弃

2. 行政职权的内容

（1）行政立法权（2）行政解释权（3）行政决定权（4）行政许可权（5）行政命令权（6）行政执行权（7）行政监督检查权（8）行政强制权（9）行政处罚权（10）行政司法权

（三）行政机关及其工作人员

1. 中央行政机关（选择题易考点）

名称	组成或例举	是否是行政主体
国务院	即中央人民政府，最高权力机构的执行机关，是最高国家行政机关	是
国务院组成部门	21个“部”+3个“委”（发改委、民委、卫健委）+ 中国人民银行+审计署	是
国务院直属机构	如税务总局、市场监督管理总局、国家国际发展合作署	是
部委管理的国家局	如公安部管理的国家移民管理局、交通运输部管理的国家铁路局	是
国务院办公厅	港澳办、国务院研究室	不是
国务院直属事业单位	气象局、中国银行保险监督管理委员会、证券监督管理委员会、国务院发展研究中心、新华社、中央广播电视总台、中科院、社科院、工程院等	一般不是，但法律法规授权时是
国务院直属特设机构	国资委	是

【例题·多选题】有规章制定权且属于国务院组成部门的行政机关包括（ ）。

- A. 财政部 B. 国家铁路局 C. 中国人民银行 D. 国家税务总局 E. 国务院研究室