

# 税务师

## 涉税服务相关法律

### 习题精析班

#### 第一章 行政法基本理论

##### 第一节 行政法基础

###### 一、行政法的基本原则

**【例题·2016 多选题】**根据《行政处罚法》和行政法理论，下列关于税务机关对纳税人作出行政处罚的要求中，属于行使行政处罚裁量权的合理性要求的有（ ）。

- A. 处罚应当符合法律设定该处罚的目的
- B. 处罚应平等地适用法律，相同情况相同处罚
- C. 处罚应有法定依据，不逾越法定权限，遵守法定程序
- D. 处罚应全面考虑事实、性质、情节以及危害后果等相关因素
- E. 处罚应保持适度，符合比例原则，符合情理且具有可行性

**【答案】** ABDE

**【解析】**（1）行政合理性原则包括：①行政行为应符合立法目的（选项 A）；②行政行为应建立在考虑相关因素的基础上（选项 D）；③平等地适用法律规范，符合公正法则（选项 B）；④行政行为应保持适度，符合比例原则要求（选项 E）；⑤符合自然规律、客观性要求和社会道德观念，符合人类理性和公平正义观念。（2）行政合法性原则，是指行政权的存在、行使必须依据法律、符合法律，不得与法律相抵触，选项 C 应为行政合法性原则的要求。

###### 二、行政法的渊源

**【例题·2017 多选题】**根据《立法法》规定，只能由法律规定的税收基本制度包括（ ）。

- A. 税种的设立
- B. 税率的确定
- C. 税收征收管理
- D. 税目调整
- E. 税款用途

**【答案】** ABC

**【解析】**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，因此本题正确答案为 ABC 选项。

###### 三、行政法渊源中效力冲突的解决

**【例题·多选题】**根据行政法律制度的规定，地方性法规与部门规章之间对同一事项的规定不一致，不能确定如何适用时，下列解决方式正确的有（ ）。

- A. 由国务院裁决
- B. 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
- C. 由全国人民代表大会常务委员会裁决
- D. 由国务院提出意见，国务院认为应当适用部门规章的，应当决定在该地方适用该部门规章的规定
- E. 由国务院提出意见，国务院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

**【答案】** BE

**【解析】**地方性法规与部门规章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。

法律渊源效力冲突	解决方式
法律新的一般规定 vs 法律旧的特殊规定	全国人大常委会裁决
行政法规新的一般规定 vs 行政法规旧的特殊规定	国务院裁决
授权制定的法规 vs 法律	全国人大常委会裁决
地方性法规 vs 部门规章	国务院提出意见： (1) 地方性法规直接适用 (2) 部门规章→全国人大常委会裁决
部门规章 vs 部门规章	国务院裁决
部门规章 vs 地方政府规章	国务院裁决

## 第二节 行政主体

### 行政机关

【例题·2014 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. 国家外汇管理局
- C. 中国人民银行
- D. 国家税务总局
- E. 国务院研究室

【答案】AC

【解析】(1) 选项 AC：属于国务院组成部门；(2) 选项 B：属于国务院部委、总局管理的国家局；(3) 选项 D：属于国务院直属机构；(4) 选项 E：属于国务院办事机构。

## 第三节 行政行为

### 一、行政行为

【例题·多选题】根据行政法理论和《行政强制法》《行政诉讼法》等法律规定，对逾期不缴纳税款、滞纳金和罚款的纳税人，税务机关经催告依法作出行政强制决定，拍卖纳税人财物以强制抵缴税款、滞纳金及罚款的行为，税务机关作出该行政强制决定的行为属于（ ）。

- A. 代履行行为
- B. 行政事实行为
- C. 损益行政行为
- D. 行政法律行为
- E. 行政司法行为

【答案】CD

【解析】(1) 题干所述为税务机关决定采取拍卖方式（选项 A 错误）进行行政强制执行，属于损益行政行为（选项 C 正确）、行政法律行为（选项 B 错误，选项 D 正确）、行政执法行为（选项 E 错误）。(2) 税务机关的拍卖决定本身属于行政法律行为，税务机关执行该决定实际将纳税人财物拍卖属于行政事实行为。

### 二、行政行为的合法、无效、撤销和废止

【例题·单选题】下列关于具体行政行为效力的说法中，正确的是（ ）。

- A. 相对人申请行政复议的法律效果是导致具体行政行为丧失拘束力
- B. 具体行政行为可以被废止，这表明具体行政行为没有确定力
- C. 具体行政行为作出后，不论合法与否都推定合法有效，这表明具体行政行为具有公定力
- D. 无效具体行政行为与可撤销的具体行政行为只在被撤销后才失去法律效力

【答案】C

【解析】(1) 选项 A: 单纯的申请行政复议, 不会直接导致行政行为丧失拘束力(一般情况下, 行政复议期间具体行政行为不停止执行)。但如果复议机关作出撤销该具体行政行为的决定, 那么该行政行为将丧失拘束力;(2) 选项 B: 具体行政行为在被撤销前仍确定、有效, 其效力从行为被撤销之日起丧失, 撤销的效力可追溯到行政行为作出之日;(3) 选项 D: 无效行政行为自始无效, 而可撤销的行政行为只有在被撤销后才失去效力。

### 三、行政程序法

【例题·2015 单选题】《行政许可法》第 48 条第 2 款规定, 行政机关应当根据听证笔录, 作出行政许可决定。这一规定体现的行政程序法基本制度是( )。

- A. 教示制度                      B. 说明理由制度                      C. 告知制度                      D. 行政案卷制度

【答案】D

【解析】行政机关作出的行政决定应当以行政案卷为根据, 行政机关不能在行政案卷以外, 以当事人所未知悉的或者未由当事人申辩、质证的事实作为根据来作出行政决定。

## 第二章 行政许可法律制度

### 第一节 行政许可法基础

#### 一、行政许可的概念与特征

【例题·2020 单选题】下列有关行政许可的说法中, 正确的是( )。

- A. 行政许可是依职权的行政行为  
B. 行政许可与行政审批的内涵外延相同  
C. 行政许可是准予从事特定活动的行为  
D. 行政许可是行政机关依照法定职权对社会事务实施的内部管理行为

【答案】C

【解析】(1) 选项 AD: 行政许可是依申请的外部管理行为;(2) 选项 B: 行政审批可以是许可审批, 也可以是确认审批, 还可以是其他类型审批, 只是其中部分行政审批属于行政许可范畴。

#### 二、《行政许可法》的基本原则

【例题·2019 单选题】行政许可所依据的法律废止, 为了公共利益的需要, 行政机关可以依法撤回已经生效的行政许可。由此给公民、法人或者其他组织造成财产损失的。行政机关应当依法给予补偿。该规定体现的原则是( )。

- A. 法定原则                      B. 信赖保护原则                      C. 公开、公平、公正、非歧视原则                      D. 便民和效率原则

【答案】B

【解析】行政许可所依据的法律、法规、规章修改或者废止, 或者准予行政许可所依据的客观情况发生重大变化的, 为了公共利益的需要, 行政机关可以依法变更或者撤回已经生效的行政许可。由此给公民、法人或者其他组织造成财产损失的, 行政机关应当依法给予补偿。

#### 三、行政许可事项

【例题·2019 多选题】国家税务总局制定的《关于进一步简化税务行政许可事项办理程序的公告》(国家税务总局公告 2019 年第 34 号)明确规定税务行政许可项目有( )。

- A. 印花税票代售许可  
B. 对纳税人延期缴纳税款的核准  
C. 企业印制发票审批  
D. 对采取实际利润额预缴以外的其他企业所得税预缴方式的核定  
E. 对纳税人延期申报的核准

【答案】BCDE

【解析】税务行政许可事项:(1) 企业印制发票审批(C 选项);(2) 对纳税人延期缴纳税款的核准(B 选项);(3) 对纳税人延期申报的核准(E 选项);(4) 对纳税人变更纳税定额的核准;(5) 增值税专用发票(增值税税控系统)最高开票限额审批;(6) 对采取实际利润额预缴以外的其他企业所得税预缴方式的核定(D 选项)。

#### 四、行政许可的设定

【例题·2017 单选题】根据《行政许可法》规定，下列文件中，可以设定行政许可的是（ ）。

- A. 财政部制定的规章
- B. 行政法规、国务院决定
- C. 县级人民政府的决定
- D. 国家税务总局制定的税收规范性文件

【答案】B

【解析】（1）选项 A：部门规章不可设定行政许可，A 选项错误；（2）选项 B：尚未制定法律的，行政法规可以设定行政许可。必要时，国务院可以采用发布决定的方式设定行政许可，B 选项正确。（3）选项 C：对于可以设定行政许可的事项，尚未制定法律、行政法规和地方性法规的，因行政管理的需要，确需立即实施行政许可的，省、自治区、直辖市人民政府规章可以设定临时性的行政许可，C 选项错误（地方政府级别以及规范性文件类型均错误）。（4）选项 D：其他规范性文件不可设定行政许可，D 选项错误。

名称	行政许可设定权	备注
法律	是确定适用行政许可的主要依据	采矿许可、草原使用许可、伐木许可等，以及公民健康权、环境权、劳动权等 <b>只能由法律予以设定</b>
行政法规	<b>尚未制定法律</b> 的，行政法规可以设定行政许可	
国务院的决定	<b>必要时</b> ，国务院可以采用发布决定的方式设定行政许可	决定属于规章以下的规范性文件， <b>不是行政法的渊源</b>
地方性法规	<b>尚未制定法律、行政法规</b> 的，地方性法规可以设定行政许可	①不得设定应当由 <b>国家统一确定</b> 的公民、法人或其他组织的资格、资质的许可
地方规章	省、自治区、直辖市人民政府规章可以设定临时性的行政许可	②不得设定企业或其他组织的设立登记及其 <b>前置性</b> 许可。
	其他主体制定的，不能设定行政许可	

#### 第二节 行政许可的实施

##### 一、行政许可实施主体

【例题·2017 多选题】根据法律及有关规定，可以实施行政许可的主体包括（ ）。

- A. 司法机关
- B. 税务机关下属的事业单位
- C. 法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织
- D. 依法受委托的行政机关
- E. 具有行政许可权的行政机关

【答案】CDE

【解析】（1）选项 ACDE：可以实施行政许可的主体包括行政机关、被授权的组织和受委托的行政机关，故 CDE 选项正确，A 选项错误。（2）选项 B：税务行政许可由具有行政许可权的税务机关在法定权限内实施；各级税务机关下属的事业单位一律不得实施行政许可，故 B 选项错误。

##### 二、行政许可实施程序

【例题·2018 单选题】白云公司向甲税务局提出某项税务行政许可申请。甲税务局发现，该公司提交的申请资料不齐全。根据《行政许可法》规定，若甲税务局不能当场告知需要补正的全部内容，则应当在法律规定的时限内一次性告知需要补正的全部内容。该法定时限是（ ）。

- A. 5 日内
- B. 7 日内
- C. 15 日内
- D. 3 日内

【答案】A

【解析】申请材料不齐全或者不符合法定形式的，税务机关应当当场或者在 5 日内一次告知申请人需要补正的全部内容，制作并送达《补正税务行政许可材料告知书》；逾期不告知的，自收到申请材料之日起即为受理。

### 三、行政许可听证程序

【例题·多选题】根据行政许可法律制度的规定，下列关于行政许可听证程序的说法中，正确的有（ ）。

- A. 申请人、利害关系人应当在被告知听证权利之日起 5 日内提出听证申请
- B. 提出听证申请的，行政机关应当在 15 日内组织听证
- C. 行政机关应当于举行听证的 7 日前将举行听证的时间、地点通知申请人、利害关系人，必要时予以公告
- D. 行政机关应当指定审查该行政许可申请的工作人员为听证主持人
- E. 行政机关可以根据听证笔录和其他案卷材料，作出行政许可决定

【答案】AC

【解析】（1）选项 B：行政机关应当在 20 日内组织听证。（2）选项 D：行政机关应当指定审查该行政许可申请的工作人员以外的人员为听证主持人。（3）选项 E：行政机关应当根据听证笔录，作出行政许可决定。

### 四、行政许可撤销、撤回、吊销与注销

【例题·2019 单选题】下列有关行政许可撤销制度的说法中，正确的是（ ）。

- A. 行政许可有效期届满未延续的，行政机关应当撤销该许可
- B. 因不可抗力导致行政许可事项无法实施的，行政机关应当撤销该许可
- C. 被撤销的行政许可自成立时起丧失效力
- D. 被撤销的行政许可一般不存在瑕疵

【答案】C

【解析】（1）选项 AB：属于注销的情形而非撤销，故错误；（2）选项 D：撤销与许可行为合法有效相对应，针对许可有瑕疵的情形，故错误。

## 第三章 行政处罚法律制度

### 第一节 行政处罚法基础

#### 一、行政处罚的概念、特征与基本原则

【例题·单选题】下列选项中，对一事不二罚原则的理解正确的是（ ）。

- A. 对当事人的违法行为不得给予两次以上的行政处罚
- B. 对当事人的违法行为不得给予两次以上罚款的行政处罚
- C. 对当事人的同一违法行为不得给予两次以上的行政处罚
- D. 对当事人的同一违法行为不得以同一事实和理由给予两次以上罚款的行政处罚

【答案】D

【解析】本题考核对一事不二罚原则的含义。一事不二罚原则是指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。

#### 二、行政处罚的种类

【例题·2020 多选题】下列税务机关作出的行政行为中，属于税务行政处罚的有（ ）。

- A. 停止出口退税权
- B. 没收违法所得
- C. 罚款
- D. 吊销税务行政许可证件
- E. 通知有关部门阻止出境

【答案】ABCD

【解析】税务行政处罚包括：停止出口退税权、吊销税务行政许可证件、罚款、没收违法所得。

#### 三、行政处罚的设定

【例题·单选题】根据《行政处罚法》规定，只能由法律设定的行政处罚是（ ）。

- A. 没收违法所得
- B. 责令停产停业
- C. 吊销许可证
- D. 行政拘留

【答案】D

【解析】限制人身自由的行政处罚，只能由法律设定。

## 第二节 行政处罚的实施

### 一、行政处罚的追究时效

【例题·2019 单选题】下列有关行政处罚追究时效的说法中，正确的是（ ）。

- A. 行政处罚的追究时效为 2 年，法律、行政法规另有规定的除外
- B. 对违反税收法律、法规行为的行政处罚追究时效为 2 年
- C. 违法行为有连续状态的，行政处罚的追究时效从行为终了之日起计算
- D. 行政处罚的追究时效，从违法行为被发现之日起计算

【答案】C

【解析】（1）选项 A：违法行为在 2 年内未被发现的，不再给予行政处罚；涉及公民生命健康安全、金融安全且有危害后果的，上述期限延长至 5 年。法律另有规定的除外；（2）选项 B：违反税收法律、行政法规应当给予行政处罚的行为在 5 年内未被发现的，不再给予行政处罚；（3）选项 C：违法行为有连续或者继续状态的，从行为终了之日起计算；（4）选项 D：行政处罚的追究时效，从违法行为发生之日起计算。

### 二、行政处罚决定程序

【例题·2021 单选题】下列有关行政处罚简易程序的说法中，正确的是（ ）

- A. 对公民处 1000 元以下罚款的行政处罚，应当适用简易程序
- B. 对法人或者其他组织处 20000 元以下罚款的行政处罚，应当适用简易程序
- C. 执法人员适用简易程序当场作出的行政处罚决定，必须报所属行政机关备案
- D. 税务机关适用简易程序作出行政处罚的，执法文书须由税务机关负责人签字

【答案】C

【解析】（1）选项 AB：违法事实确凿并有法定依据，对公民处以 200 元以下、对法人或者其他组织处以 3000 元以下罚款或者警告的行政处罚的，可以当场作出行政处罚决定。法律另有规定的，从其规定。（2）选项 D：简易程序制作的行政处罚决定书由执法人员签名或者盖章。

### 三、行政处罚执行程序

【例题·2020 单选题】下列有关行政处罚程序的说法中，正确的是（ ）。

- A. 当事人对吊销许可证件的行政处罚有权要求听证
- B. 适用简易程序的行政处罚也应当经过立案阶段
- C. 当事人对适用普通程序作出行政处罚的案件均有权申请听证
- D. 财政部门可以向作出行政处罚决定的行政机关返还罚款

【答案】A

【解析】（1）选项 AC：行政机关作出较大数额罚款、没收较大数额违法所得、没收较大价值非法财物、降低资质等级、吊销许可证件、责令停产停业、责令关闭、限制从业等行政处罚决定之前，应当告知当事人有要求听证的权利；当事人要求听证的，行政机关应当组织听证。（2）选项 B：立案是行政处罚一般程序的开始，不是简易程序的必经阶段。（3）选项 D：财政部门不得以任何形式向作出行政处罚决定的行政机关返还罚款、没收的违法所得或者没收非法财物拍卖的款项。

### 四、涉嫌犯罪案件移送程序

【例题·2017 单选题】根据《行政执法机关移送涉嫌犯罪案件的规定》，下列关于移送案件的说法中，错误的是（ ）。

- A. 对于不属于本机关管辖的，公安机关在 24 小时内告知移送机关不接受移送，无须转送其他机关
- B. 公安机关工作人员应当在涉嫌犯罪案件移送书的回执上签字
- C. 公安机关不能以材料不全为理由不接受移送
- D. 对移送材料不全的，公安机关应当在接受案件的 24 小时内书面告知移送机关在 3 日内补正

【答案】A

【解析】(1) 公安机关对行政执法机关移送的涉嫌犯罪案件，应当在涉嫌犯罪案件移送书的回执上签字；其中，不属于本机关管辖的，应当在 24 小时内转送有管辖权的机关，并书面告知移送案件的行政执法机关，故 A 选项错误、B 选项正确。(2) 对材料不全的，公安机关应当在接受案件的 24 小时内书面告知移送的行政执法机关在 3 日内补正，但不得以材料不全为由，不接受移送案件，故 C、D 选项正确。

### 第三节 税务行政处罚

#### 一、税收违法行为及其处罚规定

【例题·2019 多选题】下列有关税收违法行为及其处罚的说法中，正确的有（ ）。

- A. 对纳税人不进行纳税申报，不缴或者少缴应纳税款，应按偷税行为进行处罚
- B. 纳税人编造虚假计税依据，税务机关应责令限期改正，并处 1 万元以上 3 万元以下罚款
- C. 纳税人未按照规定设置、保管账簿，由税务机关责令限期改正，可以处 2000 元以下罚款；情节严重的，处 2000 元以上 1 万元以下罚款
- D. 对纳税人以暴力、威胁方法拒不缴纳税款的行为，情节轻微，未构成犯罪的，税务机关有权处拒缴税款 1 倍以上 5 倍以下的罚款
- E. 对骗取国家出口退税款，税务机关有权在规定期间内停止为其办理出口退税

【答案】CDE

【解析】(1) 选项 A：偷税是指纳税人伪造、变造、隐匿、擅自销毁账簿、记账凭证，或者在账簿上多列支出或者不列、少列收入，或者经税务机关通知申报而拒不申报或者进行虚假的纳税申报，不缴或者少缴应纳税款。(2) 选项 B：纳税人、扣缴义务人编造虚假计税依据，由税务机关责令限期改正，并处 5 万元以下的罚款。(3) 选项 C：纳税人未按规定设置、保管账簿或者保管记账凭证和有关资料的，由税务机关责令限期改正，可以处 2000 元以下罚款；情节严重的，处 2000 元以上 1 万元以下罚款。(4) 选项 D：对于抗税，除由税务机关追缴其拒缴的税款、滞纳金外，还要依法追究刑事责任。情节轻微，未构成犯罪的，由税务机关追缴其拒缴的税款、滞纳金，并处拒缴税款 1 倍以上 5 倍以下的罚款。(5) 选项 E：对骗取国家出口退税款的，税务机关可以在规定期间内停止为其办理出口退税。

#### 二、税务行政处罚裁量权行使规则

【例题·2019 单选题】下列有关税务行政处罚裁量权的说法中，正确的是（ ）。

- A. 税务行政处罚裁量基准应当以部门规章形式发布
- B. 税务机关在实施行政处罚时，可以单独引用税务行政处罚裁量基准作为依据
- C. 当事人同一个税收违法行为违反不同行政处罚规定且均应处以罚款的，应当选择适用处罚较重的条款
- D. 对当事人的同一个税收违法行为不得给予两次以上行政处罚

【答案】C

【解析】(1) 选项 AB：税务机关在实施行政处罚时，应当以法律、法规、规章为依据，并在裁量基准范围内作出相应的行政处罚决定，不得单独引用税务行政处罚裁量基准作为依据；税务行政处罚裁量基准应当以税务规范性文件形式发布。(2) 选项 D：对当事人的同一个税收违法行为，不得给予两次以上“罚款”的行政处罚。

### 第四章 行政强制法律制度

#### 第一节 行政强制法基础

##### 一、行政强制的种类

【例题·2017 多选题】根据《行政强制法》规定，行政强制措施包括（ ）。

- A. 代履行
- B. 税务机关强制执行税款
- C. 查封、扣押
- D. 税务机关申请法院强制执行罚款
- E. 冻结存款账户

【答案】CE

【解析】行政强制措施包括：(1) 限制公民人身自由；(2) 查封场所、设施或者财物（选项 C）；(3) 扣押财物（选

项 C); (4) 冻结存款、汇款 (选项 E); (5) 其他行政强制措施。行政强制执行包括: (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) 其他强制执行方式

## 二、行政强制的设定

**【例题·2017 单选题】**根据《行政强制法》规定, 下列关于行政强制设定的说法中, 正确的是 ( )。

- A. 法律可以设定行政强制措施
- B. 行政法规可以设定冻结存款、汇款的行政强制措施
- C. 行政强制执行由行政法规设定
- D. 行政法规可以设定划拨存款的行政强制执行

**【答案】A**

**【解析】**(1) 选项 B: 限制公民人身自由, 冻结存款、汇款的行政强制措施只能由法律设定; (2) 选项 CD: 行政强制执行只能由法律设定。

## 第二节 行政强制措施的实施

### 一、行政强制措施的实施主体

**【例题·2018 单选题】**根据《行政强制法》规定, 下列关于行政强制措施实施的说法中, 错误的是 ( )。

- A. 冻结存款、汇款应当由法律规定的行政机关实施, 其他任何行政机关或者组织不得实施
- B. 行政强制措施可以委托给其他行政机关实施, 其他任何组织不得实施
- C. 法律、行政法规授权的具有管理公共事务职能的组织可以在法定授权范围内以自己的名义实施行政强制措施
- D. 查封、扣押应当由法律、法规规定的行政机关实施, 其他任何行政机关或者组织不得实施

**【答案】B**

**【解析】**(1) 选项 A: 冻结存款、汇款应当由法律规定的行政机关实施, 不得委托给其他行政机关或者组织; 其他任何行政机关或者组织不得冻结存款、汇款; (2) 选项 B: 行政强制措施由法律、法规规定的行政机关在法定职权范围内实施。行政强制措施不得委托; (3) 选项 C: 法律、行政法规授权的具有管理公共事务职能的组织在法定授权范围内, 以自己的名义实施行政强制措施, 适用《行政强制法》有关行政机关的规定; (4) 选项 D: 查封、扣押应当由法律、法规规定的行政机关实施, 其他任何行政机关或者组织不得实施。

### 二、查封、扣押

**【例题·2013 多选题】**根据《行政强制法》的规定, 行政机关应当及时作出解除查封、扣押决定的法定情形 ( )

- A. 当事人违法行为情节显著轻微
- B. 查封、扣押的场所、设施或者财物与违法行为无关
- C. 查封、扣押期限已经届满
- D. 作为当事人的法人解散
- E. 当事人没有违法行为

**【答案】BCE**

**【解析】**有下列情形之一的, 行政机关应当及时作出解除查封、扣押决定: (1) 当事人没有违法行为 (选项 E); (2) 查封、扣押的场所、设施或者财物与违法行为无关 (选项 B); (3) 行政机关对违法行为已经作出处理决定, 不再需要查封、扣押; (4) 查封、扣押期限已经届满 (选项 C); (5) 其他不再需要采取查封、扣押措施的情形。

### 三、冻结

**【例题·2019 单选题】**根据《行政强制法》规定, 下列有关冻结的说法中, 正确的是 ( )。

- A. 冻结存款、汇款应当由法律规定的行政机关实施, 行政机关不得委托给其他行政机关或者组织
- B. 已被其他国家机关依法冻结的存款、汇款, 行政机关可以重复冻结
- C. 行政法规可以对冻结期限作出特别规定
- D. 依照法律规定冻结存款、汇款的, 作出决定的行政机关应于当日向当事人交付冻结决定书

**【答案】A**



**【解析】**(1) 选项 B: 已被其他国家机关依法冻结的,“不得”重复冻结。(2) 选项 C: 自冻结存款、汇款之日起 30 日内,行政机关应当作出处理决定或者作出解除冻结决定;情况复杂的,经行政机关负责人批准,可以延长,但是延长的期限不得超过 30 日;“法律”另有规定的除外。(3) 选项 D: 依照法律规定冻结存款、汇款的,作出决定的行政机关应当在“3 日内”向当事人交付冻结决定书。

### 第三节 行政强制执行的实施

#### 一、行政强制执行实施的一般规定

**【例题·2020 单选题】**下列有关行政强制执行的说法中,正确的是( )。

- A. 在强制执行阶段,罚款本金、税款本金不适用执行和解的减免规定
- B. 行政机关作出强制执行决定前,应当事先采取书面或者口头形式催告当事人履行义务
- C. 据以执行的行政决定被撤销的,行政机关应中止执行
- D. 行政强制执行一律不得在夜间或者法定节假日实施

**【答案】**A

**【解析】**(1) 选项 B: 行政机关作出强制执行决定前,应当事先采取书面形式催告当事人履行义务。(2) 选项 C: 属于终结执行的情形。(3) 选项 D: 行政机关实施行政强制执行,不得在夜间或者法定节假日实施,但是情况紧急的除外。

#### 二、代履行

**【例题·2013 多选题】**根据《行政强制法》的规定,代履行应当遵循的规则有( )。

- A. 代履行前应送达代履行决定书
- B. 实施代履行应事先经过公证机关公证或者有关机构鉴证
- C. 代履行的费用由行政机关承担
- D. 行政机关必须亲自代履行,不得委托第三人代履行
- E. 代履行时,作出决定的行政机关应派员到场监督

**【答案】**AE

**【解析】**(1) 选项 B: 法律未要求实施代履行应经公证或鉴证;(2) 选项 C: 代履行的费用按照成本合理确定,由当事人承担,但是,法律另有规定的除外;(3) 选项 D: 行政机关可以代履行,或者委托没有利害关系的第三人代履行。

#### 三、申请人民法院强制执行

**【例题·2016 单选题】**根据《行政强制法》《国有土地上房屋征收与补偿条例》规定,对被征收人在法定期限内不申请复议或者不提起行政诉讼,在补偿决定规定的期限内又不搬迁的,正确的执行措施是( )。

- A. 由作出房屋征收决定的市、县级人民政府依法申请强制执行
- B. 由房屋征收实施单位依法申请法院强制执行
- C. 由房屋征收部门依法申请法院强制执行
- D. 由房屋所在地基层法院直接依职权强制执行

**【答案】**A

**【解析】**被征收人在法定期限内不申请行政复议或者不提起行政诉讼,在补偿决定规定的期限内又不搬迁的,由作出房屋征收决定的市、县人民政府依法申请人民法院强制执行。

### 第五章 行政复议法律制度

#### 第一节 行政复议申请与受理

##### 一、行政复议概述

**【例题·2020 多选题】**下列有关行政复议的说法中,正确的有( )。

- A. 行政复议要求过程公开和依据公开
- B. 对认定事实清楚、证据确凿、程序合法,但是明显不当的具体行政行为,复议机关可以决定变更
- C. 行政复议是一种司法行为

- D. 复议机关应当从合法性和适当性两方面审查被申请的具体行政行为
- E. 行政复议的目的是限制行政相对人的合法权益

【答案】ABD

【解析】(1) 选项 A: 行政复议的公开原则要求过程公开、依据公开, 复议的结果和作出决定的理由公开; (2) 选项 B: 对认定事实清楚, 证据确凿, 程序合法, 但是明显不当或者适用依据错误的具体行政行为, 行政复议机关可以决定变更; (3) 选项 C: 行政复议是一种监督救济方式和准司法程序; (4) 选项 D: 行政复议机关应当从合法性和适当性两方面审查被申请的具体行政行为; (5) 选项 E: 行政复议的目的是监督行政主体的行政活动, 纠正行政主体作出的违法或者不当的具体行政行为, 以保护行政相对人的合法权益。

## 二、行政复议受案范围

【例题·2018 单选题】根据《行政复议法》《行政复议法实施条例》规定, 申请人可依法一并提出对行政行为所依据的有关规定的审查申请。下列文件中, 属于可以审查的规定的是 ( )。

- A. 县级人民政府的规定
- B. 设区的市人民政府规章
- C. 省级人民政府规章
- D. 县人大常委会的规定

【答案】A

【解析】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下列规定不合法, 在对具体行政行为申请行政复议时, 可以一并向行政复议机关提出对该规定的审查申请: ①国务院部门的规定; ②县级以上地方各级人民政府及其工作部门的规定; ③乡、镇人民政府的规定。

## 三、行政复议机关与行政复议管辖

【例题·2020 单选题】下列有关行政复议机关的说法中, 正确的是 ( )。

- A. 行政复议委员会不得邀请行政复议机关以外的人员参加
- B. 行政复议机关中从事行政复议工作的人员, 均应当取得法律职业资格
- C. 行政复议机关和行政复议机构均有作出行政复议决定的职权
- D. 行政复议机关与行政复议机构之间存在领导与被领导的关系

【答案】D

【解析】(1) 选项 A: 行政复议委员会可以邀请本机关以外的具有相关专业人员参加。(2) 选项 B: 对于行政机关中初次从事行政复议的人员, 应当通过国家统一法律职业资格证书考试取得法律职业资格。(3) 选项 C: 行政复议机关有权作出行政复议决定; 行政复议机构是行政复议机关内部设立的专门负责办理行政复议案件的办事机构, 不是行政主体, 不能以自己的名义对外行使职权。

## 四、行政复议的申请

【例题·2014 单选题】根据《行政复议法实施条例》, 下列关于行政复议申请期限计算方法的说法中, 错误的是 ( )。

- A. 当场作出具体行政行为的, 自具体行政行为作出之日起计算
- B. 具体行政行为依法通过公告形式告知受送达人的, 自公告规定的期限届满之日起计算
- C. 载明具体行政行为的法律文书直接送达的, 自受送达人签收之日起计算
- D. 行政机关作出具体行政行为时未告知当事人, 事后补充告知的, 自行政机关发出补充告知的通知之日起计算

【答案】D

【解析】行政机关作出具体行政行为时未告知公民、法人或者其他组织, 事后补充告知的, 自该公民、法人或者其他组织收到行政机关补充告知的通知之日起计算。

## 第二节 行政复议程序

### 一、行政复议的审理

【例题·2015 多选题】根据《行政复议法》及其《实施条例》的规定, 申请人在行政复议期间的法定权利有 ( )。

- A. 查阅被申请人的书面答复、作出具体行政行为的证据及依据等有关材料的权利
- B. 委托律师作为代理人参加复议的权利
- C. 要求依法撤回行政复议申请的权利
- D. 要求停止执行被申请复议的行政行为所确定的给付义务的权利
- E. 复议期间对被申请行政复议的行政行为提起诉讼

【答案】ABC

【解析】(1) 选项 D: 复议期间具体行政行为原则上不停止执行, 申请人在特殊情况下可申请停止执行, 但是否停止须由行政复议机关决定; (2) 选项 E: 已经选择行政复议, 对复议决定不服的, 仍可以提起行政诉讼; 但在法定行政复议期限内不得向人民法院提起行政诉讼。

## 二、行政复议的和解与调解

【例题·2015 多选题】根据《行政复议法实施条例》规定, 行政复议机关可以按照自愿、合法原则进行调解的有( )。

- A. 对确定税率引起的行政复议案件
- B. 因房屋拆迁引起的行政补偿争议案件
- C. 因确认不动产物权无效的争议案件
- D. 因人身权受到侵害请求支付精神损害抚慰金引起的争议案件
- E. 因违法扣押造成损失引起行政赔偿争议案件

【答案】BDE

【解析】有下列情形之一的, 行政复议机关可以按照自愿、合法的原则进行调解: (1) 公民、法人或者其他组织对行政机关行使法律、法规规定的自由裁量权作出的具体行政行为不服申请行政复议的 [税务机关可行使自由裁量权的行政行为, 如行政处罚、核定税额、确定“应税所得率”(而非税率)等, 选项 A 错误]; (2) 当事人之间的行政赔偿(选项 DE) 或者行政补偿纠纷(选项 B)。

## 三、行政复议决定

【例题·2013 单选题】国务院某部以违法从事生产经营为由对某省某上市公司作出罚款 100 万元的处罚。该公司不服, 向该部申请行政复议。公司对该部作出的复议决定不服, 向国务院申请裁决。根据《行政诉讼法》《行政复议法》及《行政复议法实施条例》的规定, 下列关于本案中复议机关和法院处理的说法中, 正确的是( )。

- A. 若该部经复议审理后发现, 其作出的罚款处罚决定适用依据错误, 可以决定变更
- B. 若公司在复议期间撤回复议申请, 之后又以同一事实和理由提出复议申请或者向法院起诉该部, 则复议机关和法院均不应受理
- C. 若公司委托代理人参加行政复议, 则该部作为复议机关应允许代理人查阅该部提出的书面答复, 但是对查阅该部作出罚款决定的证据、依据和其他材料的请求可以拒绝
- D. 若公司对国务院的裁决仍不服向法院起诉, 法院应予以受理

【答案】A

【解析】(1) 选项 A: 具体行政行为认定事实清楚, 证据确凿, 程序合法, 但是明显不当或者适用依据错误的, 行政复议机关可以决定变更; (2) 选项 B: 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; 对于非复议前置案件, 行政复议机构准予撤回行政复议申请, 申请人在法定起诉期限内对原行政行为提起诉讼的, 人民法院应当受理; (3) 选项 C: 申请人、第三人可以查阅被申请人提出的书面答复、作出具体行政行为的证据、依据和其他有关材料, 除涉及国家秘密、商业秘密或者个人隐私外, 行政复议机关不得拒绝; 法律未禁止申请人将该项权利委托代理人行使; (4) 选项 D: 国务院裁决是终局裁决, 不得再申请复议, 也不得再提起诉讼。

## 第六章 行政诉讼法律制度

### 第一节 行政诉讼受案范围、管辖和参加人

#### 一、行政诉讼的概念、特征和基本原则

【例题·2020 多选题】下列有关行政诉讼的说法中, 正确的有( )。

- A. 行政诉讼实行被告对行政行为合法性负举证责任原则

- B. 抽象行政行为不能成为行政诉讼一并审查的对象
- C. 若被告认为需要停止执行行政行为的，则可以在行政诉讼期间停止执行行政行为
- D. 法院判决变更行政行为，任何情况下不得加重原告的义务或者减损原告的权益
- E. 没有原告或者利害关系人的申请，法院不得依职权在行政诉讼期间裁定停止执行行政行为

【答案】AC

【解析】(1) 选项 B：部分抽象行政行为可以成为一并审查的对象。根据《行政诉讼法》规定：公民、法人或者其他组织认为行政行为所依据的国务院部门和地方人民政府及其部门制定的“规范性文件不合法”，在对行政行为提起诉讼时，可以“一并”请求对该规范性文件进行审查。该规范性文件“不含规章”。(2) 选项 D：人民法院判决变更，不得加重原告的义务或者减损原告的权益。但利害关系人同为原告，且诉讼请求相反的除外。(3) 选项 E：人民法院认为该行政行为的执行会给国家利益、社会公共利益造成重大损害的，可以裁定停止执行。

## 二、行政诉讼受案范围

【例题·2019 单选题】根据《行政诉讼法》及司法解释规定，下列属于行政诉讼受案范围的是（ ）。

- A. 行政机关为作出行政行为而实施的层报、咨询等过程性行政行为
- B. 行政机关协助法院执行时采取违法方式作出的执行行为
- C. 上级行政机关基于内部层级监督关系对下级行政机关作出的执法检查、督促履责行为
- D. 行政机关作出的对公民权利义务不产生实际影响的行为

【答案】B

【解析】(1) 选项 A：行政机关为作出行政行为而实施的准备、论证、研究、层报、咨询等过程性行政行为，不属于行政诉讼受案范围；(2) 选项 C：上级行政机关基于内部层级监督关系对下级行政机关作出的听取报告、执法检查、督促履责等行为，不属于行政诉讼受案范围；(3) 选项 D：对公民、法人或者其他组织权利义务不产生实际影响的行为，不属于行政诉讼受案范围。

## 三、行政诉讼原告

【例题·2016 单选题】中外合资企业 W 公司由中方甲公司与外方乙公司共同投资设立。外方乙公司认为，某税务局对 W 公司作出的停止办理出口退税行政处罚决定侵害其合法权益，遂以乙公司的名义向法院提起行政诉讼。对此，法院的正确做法是（ ）。

- A. 不受理，因为乙公司不是行政行为的相对人
- B. 受理，因为乙公司依法享有单独提起行政诉讼的权利
- C. 不受理，因为乙公司不是独立的法人
- D. 受理，应当同时列甲公司为共同原告，因为甲公司与被诉行政处罚决定有法律上的利害关系

【答案】B

【解析】联营企业、中外合资或者合作企业的联营、合资、合作各方，认为联营、合资、合作企业权益或者自己一方合法权益受行政行为侵害的，可以自己的名义提起诉讼。

## 四、行政诉讼被告

【例题·2020 单选题】下列有关行政诉讼被告的说法中，正确的是（ ）。

- A. 复议机关改变原行政行为的，由作出原行政行为的行政机关和复议机关作为共同被告
- B. 行政诉讼被告对原告的诉讼请求具有反诉权
- C. 行政诉讼被告可以是行政机关工作人员
- D. 当事人不服经上级行政机关批准的行政行为而向法院提起诉讼的，应当以在对外发生法律效力的文书上署名的行政机关为被告

【答案】D

【解析】(1) 选项 A：经复议的案件，复议机关决定维持原行政行为的，作出原行政行为的行政机关和复议机关为共同被告；复议机关改变原行政行为的，复议机关为被告。(2) 选项 B：行政诉讼被告对原告的诉讼请求没有反诉权。(3) 选项 C：行政诉讼被告只能是行政主体（包括行政机关和法律、法规授权的组织），行政机关工作人员不能成为行政诉讼被告。

## 五、行政诉讼第三人

**【例题·2013 单选题】**某区房产管理局向郭某发放了一份房屋产权证书，郭某系房屋产权人。李某知道此事后非常气愤，声称自己几年前就从该区房产管理局领到了所涉房产的产权证书。因交涉没有结果，李某遂以房屋产权人的名义向区政府申请复议，请求撤销区房产管理局向郭某发放的房屋产权证书。经复议审理，区政府决定撤销向郭某发放的房屋产权证书。郭某接到决定书后没几天即遇交通事故死亡。郭某的妻子对该决定不服，以自己的名义直接向法院提起行政诉讼。根据《行政诉讼法》及司法解释的规定，下列关于本案当事人起诉的效力以及法院处理的说法中，正确的是（ ）。

- A. 本案起诉不成立，理由是本案不属于法定受案范围
- B. 本案起诉不成立，理由是原告没有先申请复议处理
- C. 本案起诉不成立，法院应当裁定不予受理，理由是郭某的妻子没有原告资格，应以郭某代理人身份起诉
- D. 本案起诉成立，法院应当通知李某作为第三人参加诉讼

**【答案】D**

**【解析】**(1) 选项 A: 撤销房产证的复议决定对郭某或其妻子的合法权益造成损害，可依法提起行政诉讼。(2) 选项 B: 对房屋产权登记行为不服，法律并未要求复议前置。(3) 选项 C: 有权提起诉讼的公民死亡，其近亲属可以提起诉讼；在本题中，郭某的房屋产权证被撤销，郭某本人有权提起行政诉讼，郭某死亡，其妻作为近亲属有权提起行政诉讼（或者，从郭某妻子作为产权共有人、继承人的角度，属于利害关系人，亦有权提起行政诉讼）。(4) 选项 D: 本题是一个房屋有两本房产证、分属两个不同的人，两个持证人属于有利害关系的人，其中一人起诉的，法院应当通知另一人（李某）作为第三人参加诉讼。

## 六、行政诉讼代表人

**【例题·2018 单选题】**根据《行政诉讼法》及司法解释规定，由推选产生的 2~5 名当事人作为诉讼代表人参加诉讼的适用情形是（ ）。

- A. 同案原告至少 10 人以上
- B. 同案原告至少 15 人以上
- C. 同案原告至少 30 人以上
- D. 同案原告至少 5 人以上

**【答案】A**

**【解析】**当事人 10 人以上的，由推选产生的当事人作为代表人。

## 第二节 行政诉讼证据与程序

### 一、行政诉讼的证据类型

**【例题·2015 单选题】**根据《行政诉讼法》及有关规定，行政诉讼法定证据种类的形式不包括（ ）。

- A. 网上聊天记录、网络博客
- B. 电子邮件、电子签名
- C. 手机短信
- D. 评论性证言

**【答案】D**

**【解析】**(1) 选项 ABC: 行政诉讼法定证据包括书证、物证、视听资料、电子数据、证人证言、当事人陈述、鉴定意见、勘验笔录和现场笔录。电子数据，是指电子邮件、电子数据交换、网上聊天记录、网络博客、手机短信、电子签名、域名等证据形式。(2) 选项 D: 证人根据其经历所作的判断、推测或者评论，不能作为定案的依据。

### 二、举证责任与证据规则

**【例题·2021 多选题】**下列有关行政诉讼证据规则的说法中，正确的有（ ）

- A. 人民法院不得主动收集证据
- B. 原告请求行政赔偿的，应当对被诉行政行为造成损害的事实提供证据
- C. 原告对被诉行政行为的违法性负有举证责任
- D. 被告对被诉行政行为的合法性负有举证责任
- E. 进入行政诉讼程序后，被告不得向原告收集证据

**【答案】BDE**

**【解析】**选项 A: 特定情况下，人民法院有权主动调取证据。

### 三、起诉

**【例题·2012 单选题】**根据《行政诉讼法》的规定，关于行政诉讼起诉期限的说法，正确的是（ ）。

- A. 公民、法人或者其他组织直接向人民法院提起诉讼的，应当自知道或者应当知道作出行政行为之日起 6 个月内提出，法律另有规定的除外
- B. 公民、法人或者其他组织直接向人民法院提起诉讼的，应当自知道或者应当知道作出行政行为之日起 6 个月内提出，法律、行政法规另有规定的除外
- C. 公民、法人或者其他组织直接向人民法院提起诉讼的，应当自知道或者应当知道作出行政行为之日起 6 个月内提出，《行政诉讼法》不允许适用其他单行法律特别规定的起诉期限
- D. 复议机关逾期不作决定的，申请人可以在复议期满之日起 15 日内向人民法院提起诉讼，法律、行政法规另有规定的除外

【答案】A

【解析】(1) 选项 ABC：公民、法人或者其他组织直接向人民法院提起诉讼的，应当自知道或者应当知道作出行政行为之日起 6 个月内提出；法律另有规定的除外。(2) 选项 D：公民、法人或者其他组织不服复议决定的，可以在收到复议决定书之日起 15 日内向人民法院提起诉讼。复议机关逾期不作决定的，申请人可以在复议期满之日起 15 日内向人民法院提起诉讼，法律另有规定的除外。

#### 四、第一审普通程序

【例题·多选题】根据《行政诉讼法》规定，下列关于起诉事项的说法中正确的有（ ）。

- A. 认为国务院部门、地方人民政府及其部门制定的规范性文件不合法，当事人可以单独就规范性文件提起诉讼
- B. 起诉状内容欠缺或者有其他错误的，应当给予指导和释明，并一次性告知当事人需补正的内容
- C. 受诉法院自收到起诉状之日起 7 日内既不立案，又不作出不予立案裁定的，当事人可以向上一级人民法院起诉
- D. 不经行政复议而直接向人民法院提起行政诉讼的，当事人应当自知道或应当知道作出行政行为之日起 6 个月内起诉，法律另有规定除外
- E. 被告应当在收到起诉状副本之日起 10 日内向人民法院提交作出行政行为的证据

【答案】BCD

【解析】(1) 选项 A：对抽象行政行为不可单独提起行政诉讼。(2) 选项 E：被告应当在收到起诉状副本之日起 15 日内向人民法院提交作出行政行为的证据和所依据的规范性文件，并提出答辩状。

#### 五、简易程序

【例题·2019 多选题】根据《行政诉讼法》规定，人民法院审理第一审行政案件，认为事实清楚、权利义务关系明确、争议不大的，可以适用简易程序。具备该前提条件，可以适用简易程序的案件包括（ ）。

- A. 行政机关不履行行政协议的案件
- B. 行政机关不履行法定职责的案件
- C. 被诉行政行为是依法当场作出的案件
- D. 政府信息公开案件
- E. 被诉行政行为涉及款额 10000 元以下的所有行政案件

【答案】CD

【解析】人民法院审理下列第一审行政案件，认为事实清楚、权利义务关系明确、争议不大的，可以适用简易程序：(1) 被诉行政行为是依法当场作出的（选项 C）；(2) 案件涉及款额 2000 元以下的；(3) 属于政府信息公开案件的（选项 D）。除前述规定以外的第一审行政案件，当事人各方同意适用简易程序的，可以适用简易程序。

#### 六、第二审程序

【例题·2016 单选题】根据《行政诉讼法》规定，下列关于行政诉讼二审程序的说法中，错误的是（ ）。

- A. 若当事人对原审法院认定的事实有争议，则二审法院必须开庭审理
- B. 二审法院审理上诉案件，一般应当在收到上诉状之日起 3 个月内作出终审判决
- C. 当事人不服一审判决提起上诉的，应当在判决书送达之日起 10 日内提起
- D. 二审法院审理上诉案件时，应当对原审法院的裁判和被诉行政行为进行全面审查

【答案】C

【解析】当事人不服人民法院第一审判决的，有权在判决书送达之日起 15 日内向上一级人民法院提起上诉，选项 C

错误。

## 七、行政诉讼的执行

**【例题·2017 多选题】**根据《行政诉讼法》规定，行政机关拒绝履行判决、裁定的，第一审法院可以采取的措施有（ ）。

- A. 在规定期间内不履行的，从期满之日起，对该行政机关负责人按日处以 50 元~100 元的罚款
- B. 向该行政机关的上一级行政机关提出司法建议
- C. 对应当给付的款项，通知银行从该行政机关的账户内划拨
- D. 提请人民检察院对该行政机关提起公益诉讼
- E. 将该行政机关拒绝履行的情况予以公告

**【答案】** ABCE

**【解析】**行政机关拒绝履行判决、裁定、调解书的，第一审人民法院可以采取下列措施：（1）对应当归还的罚款或者应当给付的款额，通知银行从该行政机关的账户内划拨（选项 C）；（2）在规定期限内不履行的，从期满之日起，对该行政机关负责人按日处 50 元~100 元的罚款（选项 A）；（3）将行政机关拒绝履行的情况予以公告（选项 E）；（4）向监察机关或者该行政机关的上一级行政机关提出司法建议。接受司法建议的机关，根据有关规定进行处理，并将处理情况告知人民法院（选项 B）；（5）拒不履行判决、裁定、调解书，社会影响恶劣的，可以对该行政机关直接负责的主管人员和其他直接责任人员予以拘留；情节严重，构成犯罪的，依法追究刑事责任。

## 第七章 民法总论

### 第一节 民法概述

#### 一、民法的基本原则

**【例题·2018 单选题】**下列法律原则中，属于民法基本原则的是（ ）。

- A. 公信原则
- B. 公序良俗原则
- C. 等价有偿原则
- D. 公示原则

**【答案】** B

**【解析】**民法基本原则包括：权益保护原则、平等原则、自愿原则、公平原则、诚实信用原则、公序良俗原则和生态保护原则。

#### 二、民事责任

**【例题·2011 单选题】**下列责任中，属于民法意义上的有限责任的是（ ）。

- A. 有限责任公司以其注册资本为限对外承担的责任
- B. 股份有限公司的股东以其出资为限对公司债务承担的责任
- C. 合伙人以其全部财产对合伙债务所承担的责任
- D. 公司出资人以其全部财产对公司债务承担的责任

**【答案】** B

**【解析】**（1）根据出资人承担责任的财产范围划分，出资人的责任分为有限责任和无限责任。（2）有限责任，是指出资人仅以其“出资财产”为限对企业债务所承担的责任。（3）无限责任，是指出资人须以其包括出资财产在内的“全部财产”对企业债务所承担的责任。

#### 三、民事法律事实

**【例题·2021 单选题】**根据民法理论，下列属于民事法律行为的是（ ）。

- A. 甲拒绝他人向其发出的要约
- B. 丁免除其债务人的 5 万元货款债务
- C. 丙将债权让与的事实通知其债务人
- D. 乙催告其债务人按时还款

**【答案】** B

**【解析】**民事法律行为是民事主体通过意思表示设立、变更、终止民事法律关系的行为。

## 第二节 民事主体

### 一、自然人的民事权利能力与民事行为能力

【例题·2016 单选题】下列关于自然人民事权利能力与民事行为能力的说法中，正确的是（ ）。

- A. 自然人的民事权利能力与民事行为能力同时产生
- B. 自然人的民事权利能力与民事行为能力同时消灭
- C. 自然人的民事权利能力始于出生，终于死亡
- D. 自然人之间民事行为能力人人平等，不存在差异

【答案】C

【解析】自然人从出生时起到死亡时止，具有民事权利能力，依法享有民事权利，承担民事义务。自然人的民事权利能力一律平等。

### 二、宣告失踪和宣告死亡

【例题·2020 单选题】根据《民法典》规定，死亡宣告被撤销后，被宣告死亡的人的婚姻关系可以自行恢复的情形是（ ）。

- A. 其配偶虽再婚但再婚配偶失踪
- B. 其配偶已经与他人同居
- C. 其配偶虽再婚但再婚配偶已去世
- D. 其配偶虽再婚但已离婚

【答案】B

【解析】死亡宣告被撤销的，婚姻关系自撤销死亡宣告之日起自行恢复。但是，其配偶再婚或者向婚姻登记机关书面声明不愿意恢复的除外。

### 三、法人

【例题·2019 单选题】下列有关法人特征的说法中，正确的是（ ）。

- A. 法人的财产属于法人出资人共有
- B. 法人民事权利能力受法人财产范围制约
- C. 法人独立承担民事责任
- D. 法人的人格与其创立人的人格不能分离

【答案】C

【解析】（1）选项 A：法人的财产属于法人所有；（2）选项 B：法人一经成立，法律即赋予其民事权利能力和民事行为能力，使其取得享有民事权利和承担民事义务的法律资格，不受法人财产范围制约；（3）选项 D：法人的人格与其创立人和成员的人格是分离的，法人具有独立的人格。

## 第三节 民事权利

### 一、民事权利的概念与分类

【例题·2020 单选题】根据《民法典》规定，下列人格权中，自然人和非法人组织均享有的是（ ）。

- A. 名称权
- B. 荣誉权
- C. 隐私权
- D. 肖像权

【答案】B

【解析】（1）自然人享有人格权（包括：生命权、身体权、健康权、姓名权、肖像权、名誉权、荣誉权、隐私权、婚姻自主权等权利）、身份权（包括：配偶权、亲权、亲属权）、物权、债权、知识产权、继承权、股权和其他成员权；（2）法人、非法人组织享有名称权、名誉权和荣誉权等权利。

### 二、民事权利的取得、变更和消灭

【例题·2021 单选题】甲以其“爱彼”手表质押向乙借款。质押期间，乙将该手以市场价卖给不知情的丙，并交付。后丙不慎将手表遗失，被人捡到后交给失物招领机关。失物招领公告发布 1 年后，无人认领。失物招领机关遂依法拍卖该手表，丁拍得该手表。根据民法相关理论，下列关于“爱彼”手表物权变动方式的说法中，正确的是（ ）

- A. 乙继受取得对“爱彼”手表的质权
- B. 甲对“爱彼”手表的所有权绝对消灭
- C. 丁原始取得“爱彼”手表的所有权
- D. 丙继受取得“爱彼”手表的所有权

【答案】A

【解析】（1）选项 B：权利的绝对消灭，即权利本身不复存在，如所有权因标的物灭失而消灭、知识产权因保护期间届满而消灭、债权因全部清偿而消灭、形成权因除斥期间届满而消灭等。（2）选项 CD：继受取得，是指基于他人



既存的权利而取得所有权，如买受人自出卖人处受让标的物所有权，丁是继受取得；丙是善意取得，属于原始取得。

#### 第四节 民事法律行为和代理

##### 一、法律行为的概念与特征

【例题·2019 单选题】下列法律事实中，属于法律行为的是（ ）。

- A. 张某高楼抛物      B. 李某拾得他人手机占为己有      C. 李某施救落水儿童      D. 王某立遗嘱

【答案】D

【解析】选项 ABC：欠缺意思表示不属于民事法律行为，属于事实行为。

##### 二、法律行为的分类

【例题·2016 多选题】下列合同中，属于要式法律行为的有（ ）。

- A. 买卖合同      B. 赠与合同      C. 借用合同      D. 保证合同      E. 抵押合同

【答案】DE

【解析】（1）选项 D：保证合同可以是单独订立的书面合同，也可以是主债权债务合同中的保证条款。（2）选项 E：设立抵押权，当事人应当采用书面形式订立抵押合同。

##### 三、法律行为的形式

【例题·2014 单选题】民事法律行为是以意思表示为核心要素，旨在依意思表示的内容发生相应私法效果的表意行为，法律行为的形式其实就是意思表示的方式。下列意思表示的方式中，仅在法律规定、当事人约定或者符合当事人之间的交易习惯情况下，才可以视为意思表示的是（ ）。

- A. 沉默形式      B. 口头形式      C. 书面形式      D. 推定形式

【答案】A

【解析】略

##### 四、民事法律行为的效力样态

【例题·2021 多选题】甲有笔记本电脑 1 台，对 15 周岁的乙表达出卖的意愿，限乙 1 周内答复，乙当即拒绝，但乙父次日知悉后表示同意。根据《民法典》相关规定，甲乙间笔记本电脑买卖合同（ ）

- A. 可撤销      B. 不成立      C. 有效      D. 效力待定      E. 成立

【答案】CE

【解析】15 周岁的乙为限制民事行为能力人，限制民事行为能力人实施的纯获利益的民事法律行为或者与其年龄、智力、精神健康状况相适应的民事法律行为有效；实施的其他民事法律行为经法定代理人同意或者追认后有效。

【例题·2021 多选题】根据《民法典》规定，下列各项中属于无效民事法律行为的有（ ）

- A. 以虚假的意思表示实施的民事法律行为  
B. 违背公序良俗的民事法律行为  
C. 受第三人欺诈所实施的民事法律行为  
D. 受第三人胁迫所实施的民事法律行为  
E. 无民事行为能力人实施的民事法律行为

【答案】ABE

【解析】选项 CD：属于可撤销民事法律行为。

##### 五、民事法律行为的附条件与附期限

【例题·2021 单选题】奥运会前夕，甲对乒乓球运动员乙说：1 个月后的奥运会上，你若获得单打金牌，我即送你 1 套价值 500 万元的海景房。根据《民法典》相关规定，该行为属于（ ）

- A. 附条件法律行为      B. 有偿法律行为      C. 实践性法律行为      D. 附期限法律行为

【答案】A

【解析】本题的法律事实属于无偿法律行为、诺成法律行为、附条件法律行为。

## 六、代理

**【例题·2021 多选题】**甲授权乙以自己的名义实施合同诈骗，乙明知订立合同是欺诈行为，仍然以甲的名义与相对人丙订立合同，致丙受到损害。根据《民法典》规定，对于丙所受损害的责任承担表述中，正确的是（ ）。

- A. 甲和乙根据各自过错大小承担按份赔偿责任
- B. 甲和乙承担连带赔偿责任
- C. 乙承担赔偿责任
- D. 甲承担赔偿责任

**【答案】**B

**【解析】**代理人知道或者应当知道代理事项违法仍然实施代理行为，或者被代理人知道或者应当知道代理人的代理行为违法未作反对表示的，被代理人和代理人应当承担连带责任。

## 第五节 时效制度

### 一、诉讼时效的概念与特征

**【例题·2021 单选题】**根据《民法典》相关规定，下列关于诉讼时效期间届满法律效果的说法中，正确的是（ ）。

- A. 诉讼时效期间届满，权利人丧失实体权利
- B. 诉讼时效期间届满，义务人取得一时抗辩权
- C. 诉讼时效期间届满后，义务人同意履行义务的，诉讼时效期间重新起算
- D. 诉讼时效期间届满后，义务人已经自愿履行义务的，可以主张返还不当得利

**【答案】**C

**【解析】**(1) 选项 A: 诉讼时效期间届满则“胜诉权”消灭，除斥期间届满则“实体权利”消灭；(2) 选项 B: 诉讼时效期间届满后，义务人取得永久性抗辩权；(3) 选项 D: 诉讼时效期间届满后，义务人同意履行的，不得以诉讼时效期间届满为由抗辩；义务人已经自愿履行的，不得请求返还。

### 二、诉讼时效的起算

**【例题·2018 单选题】**甲公司、乙公司于5月1日签订1份买卖合同。6月1日，甲公司按约定交货。货物存在隐蔽瑕疵，乙公司当初并不知情。直至7月1日，乙公司才发现货物存在瑕疵，当即向甲公司去函，要求对该瑕疵予以补救并赔偿。甲公司于8月1日回函，拒绝了乙公司的要求。根据《民法典》规定，乙公司赔偿请求权的诉讼时效期间的起算时间为（ ）。

- A. 6月1日
- B. 7月1日
- C. 8月1日
- D. 5月1日

**【答案】**B

**【解析】**诉讼时效期间自权利人知道或者应当知道权利受到损害以及义务人之日起计算。法律另有规定的，依照其规定。在本题中，乙公司于7月1日发现货物存在瑕疵，要求甲公司补救并赔偿，诉讼时效期间开始起算。

### 三、诉讼时效的中止、中断

**【例题·2015 多选题】**以下属于诉讼时效中断事由的有（ ）。

- A. 债权人申请支付令
- B. 债务人请求延期支付
- C. 债权人在诉讼时效期间最后6个月内遇不可抗力
- D. 债权人提出清偿请求
- E. 债权人出差未回

**【答案】**ABD

**【解析】**(1) 选项 C: 属于诉讼时效中止的法定事由；(2) 选项 E: 债权人出差未回不影响其向债务人主张权利。