

第一章 总论

【知识点一】法的本质与特征

1. 法的概念：一般来说，法是由国家制定或认可，以权利义务为主要内容，由国家强制力保证实施的社会行为规范及其相应的规范性文件的总称。

2. 法的本质：法是统治阶级的国家意志的体现。

3. 法的特征：（1）国家意志性：法是经过国家制定或认可才得以形成的规范。（2）国家强制性：法凭借国家强制力的保证而获得普遍遵行的效力。（3）规范性：法是确定人们在社会关系中的权利和义务的行为规范。（4）明确公开性和普遍约束性：法是明确而普遍适用的规范。

提示：（1）法体现的是统治阶级的国家意志，法是由统治阶级的物质生活条件决定的，是社会客观需要的反映。（2）法体现的是统治阶级的整体意志和根本利益，而不是统治阶级每个成员个人意志的简单相加。（3）法体现的不是一般的统治阶级意志，而是统治阶级的国家意志。

【知识点二】法律关系

法律关系是由法律关系的主体、法律关系的内容和法律关系的客体三个要素构成的。缺少其中任何一个要素，都不能构成法律关系。

（1）法律关系的主体：是指参加法律关系，依法享有权利和承担义务的当事人。

法律关系的主体：自然人（公民）、组织（法人和非法人组织）、国家。

（2）法律关系的内容：法律关系主体所享有的权利和承担的义务。

法律关系的内容：（1）法律权利：行为权、请求权、获得法律保护权；（2）法律义务：积极义务（如纳税、服兵役）、消极义务（如不得放火）。

（3）法律关系的客体：法律关系主体的权利和义务所指向的对象。

法律关系的客体：物（自然物、人造物、货币及有价证券）；人身、人格；非物质财富（精神产品或精神财富）知识产品、荣誉产品；行为（行为结果）。

提示：（1）任何一个法律关系至少要有两个主体。（2）人的整体只能是法律关系的主体，不能作为法律关系的客体。而人的部分可以作为客体的“物”。（3）法律关系的客体中的行为不是指人们的一切行为，而是指法律关系的主体为达到一定目的所进行的作为或不作为，是人的有意识的活动。（4）法律关系的三要素常考选择题，属高频考点，考生需掌握。

【知识点三】法律关系的主体资格

1. 主体资格的两个方面：

主体资格：（1）权利能力：任何个人和组织参加法律关系的前提条件。（2）行为能力：法律关系主体实际取得权利和履行义务的能力。

2. 民事行为能力的划分。（适用民法总则）

（1）完全民事行为能力人：指达到法定年龄、智力健全、能够对自己行为负完全责任的自

然人。①年龄 ≥ 18 周岁的自然人；②16周岁以上的未成年人，以自己的劳动收入为主要生活来源的（视为）。

（2）限制民事行为能力人：指行为能力受到一定的限制只有部分行为能力的自然人；①8周岁 \leq 年龄 < 18 周岁；②不能完全辨认自己行为的成年人。

（3）无民事行为能力人：指完全不能以自己的行为行使权利、履行义务的公民；①年龄 < 8 周岁的未成年人；②年龄 ≥ 8 周岁不能辨认自己行为的人。

提示：（1）法人的权利能力和行为能力是一致的，同时产生、同时消灭，自法人成立时产生，至法人终止时消灭。（2）涉及遗产继承，接受赠与等胎儿利益的保护，胎儿视为具有民事权利能力。但是，胎儿出生时未存活的，其民事权利能力自始不存在。（3）注意区别不能完全辨认（间歇性精神病人）和不能辨认（全精神病人）。（4）根据民法总则规定：“以上”“以下”均包括本数，“超过”“不满”均不包括本数。

3. 刑事责任能力的划分。

（1）已满16周岁的人犯罪，应负刑事责任。

（2）已满14周岁不满16周岁的人，犯故意杀人、故意伤害致人重伤或者死亡、强奸、抢劫、贩卖毒品、放火、爆炸、投毒罪的，应当负刑事责任。

（3）已满14周岁不满18周岁的人犯罪，应当从轻或者减轻处罚。

（4）已满75周岁的人故意犯罪的，可以从轻或者减轻处罚；过失犯罪的，应当从轻或者减轻处罚。

【知识点四】法律事实

法律事实是指由法律规范所确定的，能够产生法律后果，即能够直接引起法律关系发生、变更或者消灭的情况。**法律事实是法律关系发生、变更和消灭的直接原因。**

法律事实：（1）法律事件（不以当事人的主观意志为转移）：①自然现象（绝对事件）——（如自然灾害、意外事故）；②社会现象（相对事件）——（如社会革命、战争）。（2）法律行为（以法律关系主体的意志为转移）：1）是否合法：①合法行为；②违法行为。2）行为的表现形式：①积极行为（作为）；②消极行为（不作为）。3）行为是否通过意思表示：①意思表示行为；②非表示行为——（如拾得遗失物等）。4）主体意思表示的形式：①单方行为——（如遗嘱、行政命令）；②多方行为——（如合同行为）。5）行为是否需要特定形式或实质要件：①要式行为；②非要式行为。6）主体实际参与行为的状态：①自主行为；②代理行为。

【知识点五】法的形式

1. 宪法：制定机关：全国人民代表大会（最高立法机关）。

2. 法律：制定机关：全国人民代表大会和全国人民代表大会常务委员会。

3. 法规：（1）行政法规：制定机关：国务院（最高行政机关）。（2）地方性法规、自治条例和单行条例：制定机关：省、自治区、自治州、直辖市、设区的市、经济特区所在省、市的

人大及其常委会、民族自治地方的人大。

4. 特别行政区的法：制定机关：全国人民代表大会及特别行政区。

5. 规章：（1）部门规章：制定机关：国务院各部委，中国人民银行，审计署和具有行政管理职能的直属机构。（2）地方政府规章：制定机关：省、自治区、直辖市和设区的市、自治州的人民政府。

6. 国际条约：国家之间，不属于国内法，但同样有约束力。

提示：（1）法律效力由高至低依次为：宪法、法律、行政法规、部门规章（或宪法、法律、行政法规、地方性法规、本级和下级地方政府规章）。（2）最高人民法院的判决书不能作为法的形式。（3）地方性法规和行政法规对比记忆：条例：行政法规：XX 条例；地方性法规：XX 地方 XX 条例。（4）部门规章和地方政府规章对比记忆：办法、规定：部门规章：X 办法、XX 规定；地方政府规章：XX 地方 X 办法、XX 地方 X 规定。

2. 适用法的效力原则。

（1）上位法优于下位法。

（2）特别法优于一般法。

（3）新法优于旧法。

（4）自治条例和单行条例的变通规定优先。

（5）经济特区法规的变通规定优先。

3. 对于同一事项新的一般规定与旧的特殊规定不一致时，需根据不同情形由不同机关做出裁决。

1. 法律：新的一般规定和旧的特殊规定裁决机关：全国人民代表大会常务委员会裁决；

2. 行政法规：新的一般规定和旧的特殊规定裁决机关：国务院裁决；

3. 新的一般规定：行政法规 VS 旧的特殊规定法律：裁决机关：全国人民代表大会常务委员会裁决；

4. 地方性法规、规章：新的一般规定和旧的特殊规定裁决机关：（1）同一机关制定的：由制定机关裁决；（2）不同机关制定的：①部门规章 VS 部门规章：国务院裁决；②部门规章 VS 地方政府规章：国务院裁决；③部门规章 VS 地方性法规：国务院提出裁决：1）认为应当适用地方性法规的：适用地方性法规；2）认为应当适用部门规章的：全国人民代表大会常务委员会裁决。

注意：同一机关制定的由制定机关裁决，不同机关制定的由上级领导机关裁决或提请全国人大常委会裁定。通俗来讲便是自己能决定的就自己决定，自己的权限范围内不能决定的，找自己“领导”决定，涉及到别人家的，需“更有权威的领导”决定。

【知识点六】法的分类

1. 法的创制方式和发布形式：成文法→不成文法

2. 法的内容、效力和制定程序：根本法→普通法

3. 法的空间效力、时间效力或者对人的效力：一般法→特别法

4. 法的主体、调整对象和渊源：国际法→国内法

5. 法律运用的目的：公法→私法

6. 法的内容：实体法→程序法

【知识点七】经济纠纷解决途径

在我国，解决经济纠纷的途径和方式主要有仲裁、民事诉讼、行政复议、行政诉讼。

1. 平等主体之间经济纠纷（横向关系）：仲裁、民事诉讼
2. 不平等主体之间经济纠纷（纵向关系）：行政复议、行政诉讼

【知识点八】仲裁的概念及特征

1. 概念：是指由经济纠纷的各方当事人共同选定仲裁机构，对纠纷依法定程序作出具有约束力的裁决的活动。

2. 特征：（1）仲裁以双方当事人自愿协商为基础；（2）仲裁由双方当事人自愿选择的中立第三者（仲裁机构）进行裁判；（3）仲裁裁决对双方当事人都具有约束力。

提示：（1）仲裁机构是民间性的组织，不是国家的行政机关或司法机关，对经济纠纷案件没有强制管辖权。（2）仲裁活动进行的基本法律依据是《中华人民共和国仲裁法》。

【知识点九】仲裁适用范围

仲裁的适用范围：（1）适用《仲裁法》（平等主体之间的经济纠纷）：合同纠纷、其他财产权益纠纷；（2）不能提请仲裁：人身关系纠纷、（婚姻、收养、监护、扶养、继承）、行政争议；（3）不适用《仲裁法》：劳动争议的仲裁、农业承包合同纠纷的仲裁。

提示：（1）劳动争议纠纷可以申请劳动仲裁，但劳动仲裁适用《劳动争议调解仲裁法》。（2）农业集体经济组织内部的农业承包合同纠纷可以仲裁，适用《农村土地承包经营纠纷调解仲裁法》。（3）继承纠纷不能提请仲裁，由专门的《继承法》调整。（4）注意区分“不能提请仲裁”与“不适用《仲裁法》”。

【知识要点十】仲裁的基本原则

1. 自愿原则。
2. 依据事实和法律，公平合理地解决纠纷的原则。

3. 独立仲裁原则。

4. 一裁终局原则。

提示：（1）没有仲裁协议，一方申请仲裁的，仲裁委员会不予受理。（2）仲裁裁决作出后，当事人就同一纠纷再申请仲裁或者向人民法院起诉的，仲裁委员会或者人民法院不予受理。

【知识点十一】仲裁机构

1. 仲裁机构主要是指仲裁委员会。
2. 仲裁委员会可以在直辖市和省、自治区人民政府所在地的市设立，也可以根据需要在其他设区的市设立，不按行政区划层层设立。

3. 仲裁委员会独立于行政机关，与行政机关没有隶属关系。

4. 仲裁委员会之间没有隶属关系。

【知识点十二】仲裁协议

1. 仲裁协议。

(1) 概念：双方当事人自愿把经济纠纷（他们之间可能发生或已经发生的）提交给仲裁机构裁决的书面约定。**仲裁协议应以书面形式订立。**

(2) 内容：请求仲裁的意思表示+仲裁事项+选定的仲裁委员会。

(3) 效力：①一经依法成立即具有法律约束力；②仲裁协议独立存在（合同的变更、解除、终止或者无效不影响仲裁协议的效力）

提示：(1) **口头达成仲裁的意思表示无效**。(2) 仲裁协议对仲裁事项或者仲裁委员会没有约定或约定不明确的，当事人可以补充协议，达不成补充协议的，仲裁协议无效。

2. 当事人对仲裁协议的效力有异议。

(1) 应当在仲裁庭首次开庭前提出。

(2) 可以请求仲裁委员会作出决定或请求人民法院作出裁定。一方请求仲裁委员会作出决定，另一方请求人民法院作出裁定的，由人民法院裁定。

仲裁庭首次开庭：(1) 前：①一方请求：仲裁委员会（人民法院裁定）；②另一方请求：人民法院（人民法院裁定）。(2) 后：默认仲裁协议有效。

提示：当事人达成仲裁协议，一方向人民法院起诉未声明有仲裁协议，人民法院受理后，另一方在首次开庭前提交仲裁协议的，人民法院应当驳回起诉，但仲裁协议无效的除外；另一方在首次开庭前未对人民法院受理该案提出异议的，视为放弃仲裁协议，人民法院应当继续审理。

【知识点十三】仲裁裁决

1. 仲裁委员会：由当事人协议选定，无级别管辖和地域管辖。

2. 仲裁庭：(1) 3 名：①各自选定或者各自委托仲裁委员会主任指定 1 名仲裁员；②第 3 名仲裁员由当事人共同选定或共同委托仲裁委员会主任指定；③第 3 名仲裁员是首席仲裁员。

(2) 1 名：当事人共同选定或者共同委托仲裁委员会主任指定。(3) 未选定：由仲裁委员会主任指定。

3. 回避情形：(1) 是本案当事人或者当事人、代理人的近亲属；(2) 与本案有利害关系；(3) 与本案当事人、代理人有其他关系，可能影响公正仲裁；(4) 私自会见当事人、代理人，或者接受当事人、代理人的请客送礼的。

4. **开庭不公开**：仲裁一般开庭不公开进行，协议不开庭的可不开庭；当事人协议公开的，可公开（除涉及国家机密）。

5. 仲裁和解：①当事人申请仲裁后，可以自行和解；②达成和解协议的，可以请求仲裁庭根据和解协议作出裁决书，也可以撤回仲裁申请；③当事人达成和解协议，撤回仲裁申请后反悔的，可以根据仲裁协议申请仲裁。

6. 仲裁调解：(1) 仲裁庭在作出裁决前，**可以**先行调解；(2) 当事人自愿调解的，仲裁庭应

当调解；(3) 调解不成的，应当及时作出裁决。调解达成协议的，仲裁庭应当制作调解书或者根据协议的结果制作裁决书。调解书与裁决书具有同等法律效力；(4) 调解书经双方当事人签收后，即发生法律效力，在调解书签收前当事人反悔的仲裁庭应当及时作出裁决。

7. 仲裁裁决：(1) 裁决应当按照多数仲裁员的意见作出，少数不同意见可以记入笔录；(2) 仲裁庭不能形成多数意见时，裁决应按照首席仲裁员的意见作出。

8. 强制执行：(1) 当事人应当履行裁决；(2) 一方当事人不履行的，另一方当事人可以向人民法院申请执行，受申请的人民法院应当执行。

9. 生效日期：仲裁裁决书自作出之日起发生法律效力。

记忆：1. 仲裁裁决书：作出之日起；2. 仲裁调解书：签收之日起；3. 行政复议决定书：送达之日起；4. 民事诉讼判决书：一审送达之日起 15 日内不上诉生效；5. 行政诉讼裁定书：一审送达之日起 10 日内不上诉生效。

【知识点十四】民事诉讼的适用范围

公民之间、法人之间、其他组织之间以及他们相互之间因财产关系和人身关系发生纠纷，可以提起民事诉讼。适用于《民事诉讼法》的案件具体有五类：

(1) 因民法、婚姻法、收养法、继承法等调整的平等主体之间的财产关系和人身关系发生的民事案件。如合同纠纷、房产纠纷、侵害名誉权纠纷等案件。

(2) 因经济法、劳动法调整的社会关系发生的争议，法律规定适用民事诉讼程序审理的案件。如劳动合同纠纷案件等。

(3) 适用特别程序审理的选民资格案件和宣告公民失踪、死亡等非讼案件。

(4) 按照督促程序解决的债务案件。

(5) 按照公示催告程序解决的宣告票据和有关事项无效的案件。

注意：(1) 与人身相关的婚姻、收养、监护、扶养、继承纠纷，不能提请仲裁。(2) 劳动争议不适用于《仲裁法》，但因劳动争议提起的诉讼属于民事诉讼

【知识点十五】民事诉讼的审判制度

1. 合议制度：(1) 法院审理第一审民事案件：

① 一般情况：一律由审判员、陪审员共同组成合议庭或者由审判员组成合议庭；选民资格案件或者重大、疑难的案件，由审判员组成合议庭

② 由审判员一人独任审理：适用简易程序、特别程序、督促程序、公示催告程序审理的民事案件。

(2) 法院审理第二审民事案件：由审判员组成合议庭，合议庭的成员，应当是 3 人以上的单数。

2. 回避制度：(1) 参与某案件民事诉讼活动的审判人员、书记员、翻译人员、鉴定人、勘验人是案件的当事人或者当事人、诉讼代理人的近亲属，或者与案件有利害关系，或者与案件

当事人诉讼代理人有其也关系，应当自行回避；（2）上述人员接受当事人、诉讼代理人请客送礼，或者违反规定会见当事人、诉讼代理人的，当事人有权要求他们回避；（3）当事人请求上述人员回避可以书面提出也可口头提出。

3. 公开审判制度：（1）法律规定，法院审理民事或行政案件，除涉及国家秘密、个人隐私或者法律另有规定的以外，应当公开进行；（2）离婚案件，涉及商业秘密的案件，当事人申请不公开审理的，可以不公开审理；（3）公开审判包括审判过程公开和审判结果公开两项内容，**不论案件是否公开审理，一律公开宣告判决。**

4. 两审终审制度：（1）一个案件经第一审法院审判后，当事人如果不服，有权在法定期限内向上一级法院提起上诉，由该上一级法院进行二审；（2）二审法院的判决、裁定是终审的判决、裁定；

提示：对终审判决、裁定，当事人不得上诉；如果发现终审裁判确有错误，可以通过审判监督程序予以纠正。

提示：（1）一审民事判决在判决书送达之日起 15 日内不上诉，则生效。（2）实行一审终审的情形：①适用特别程序、督促程序、公示催告程序和简易程序中的小额诉讼程序审理的案件；②最高人民法院所作的一审判决、裁定，为终审判决、裁定。

提示：（1）民事诉讼与仲裁都实行回避制度。（2）仲裁不公开进行，当事人协议公开的，可以公开进行，但涉及国家秘密的除外。（3）仲裁实行一裁终局制度，仲裁庭作出的仲裁裁决为终局裁决，仲裁裁决作出后，当事人就同一纠纷再申请仲裁或向人民法院起诉的，仲裁委员会或者人民法院不予受理。

【知识点十六】民事诉讼的诉讼管辖

1. 级别管辖：大多数民事案件均归基层人民法院管辖。

2. 地域管辖。

（1）一般地域管辖：原告就被告原则，即由被告住所地人民法院管辖。①被告住所地与经常居住地不一致的，由经常居住地人民法院管辖。②对不在中华人民共和国领域内居住的人和对下落不明或者宣告失踪的人提起的有关身份关系的诉讼，对被采取强制性教育措施或者被监禁的人提起的诉讼，由原告住所地人民法院管辖；原告住所地与经常居使地不一致的，由原告经常居住地人民法院管辖。

（2）特殊地域管辖是以诉讼标的所在地、法律事实所在地为标准确定管辖法院也称特别管辖。《民事诉讼法》规定了十种属于特殊地域管辖的诉讼。（详见知识要点十七）

3. 专属管辖。

（1）不动产纠纷：不动产所在地法院管辖；（2）港口作业中发生纠纷：港口所在地法院管辖；（3）继承遗产纠纷：被继承人死亡时住所地或者主要遗产所在地法院管辖。

4. 协议管辖（合意管辖或约定管辖）：合同或者其他财产权益纠纷的当事人可以书面协议选

择被告住所地、合同履行地、合同签订地、原告住所地、标的物所在地等与争议有实际联系的地点的法院管辖，但不得违反《民事诉讼法》对级别管辖和专属管辖的规定。

5. 共同管辖和选择管辖：两个以上法院都有管辖权（共同管辖）的诉讼，原告可以向其中一个法院起诉（选择管辖）；原告向两个以上有管辖权的法院起诉的，由最先立案的法院管辖。

【知识点十七】特殊地域管辖原则

1. 合同纠纷：合同履行地法院或被告住所地法院；2. 保险合同纠纷：保险标的物所在地法院或被告住所地法院；3. 票据纠纷：票据支付地法院或被告住所地法院；4. 铁路、公路、水上、航空运输和联合运输合同纠纷：运输始发地、目的地法院或被告住所地法院；5. 侵权行为：侵权行为地（包括侵权行为实施地、侵权结果发生地）法院或被告住所地法院；6. 铁路、公路、水上和航空事故请求损害赔偿：事故发生地或车辆、船舶最先到达地、航空器最先降落地法院或被告住所地法院；7. 船舶碰撞或其他海事损害事故请求损害赔偿：碰撞发生地、碰撞船舶最先到达地、加害船舶被扣留地法院或被告住所地法院；8. 海难救助费用：救助地或者被救助船舶最先到达地法院；9. 共同海损：船舶最先到达地、共同海损理算地或者航程终止地法院；10. 公司设立、确认股东资格分配利润、解散等纠纷：公司住所地法院。

注意：因信息网络侵权行为提起的诉讼，侵权行为实施地包括实施被诉侵权行为的计算机设备所在地，侵权结果发生地包括被侵权人住所地。因产品、服务质量不合格造成他人财产、人身损害提起的诉讼，产品制造地、产品销售地、服务提供地、侵权行为地和被告住所地人民法院均有管辖权。

【知识点十八】民事诉讼的诉讼时效

1. 普通诉讼时效期间：（1）起算点：权利人知道或应当知道权利受到损害及义务人之日起；（2）长度：3年；（3）适用纠纷：一般情况下普遍适用。2. 最长诉讼时效期间：（1）起算点：权利受到损害之日起；（2）长度：20年；（3）适用纠纷：从权利受到损害之日起超过20年的，法院不予保护，有特殊情况，人民法院可以根据权利人的申请决定延长。

【知识点十九】民事诉讼时效期间的中止、中断和延长

诉讼时效：

1. 中止：（1）原因：①不可抗力；②无民事行为能力人或者限制民事行为能力人没有法定代理人，或者法定代理人死亡、丧失民事行为能力、丧失代理权；③继承开始后未确定继承人或者遗产管理人；④权利人被义务人或者其他他人控制；⑤其他导致权利人不能行使请求权的障碍。（2）发生时间：诉讼时效期间的最后6个月内；（3）效果：原因消除之日起满6个月，诉讼时效期间届满。

2. 中断：（1）原因：①权利人向义务人提出履行请求；②义务人同意履行义务；③权利人提起诉讼或者申请仲裁；④与提起诉讼或者申请具有同等效力的其他情形。（2）发生时间：在诉讼时效期间；（3）效果：诉讼时效期间重新计算（清零）。

提示：下列请求权不适用诉讼时效的规定：（1）请求停止侵害、排除妨碍、消除危险；（2）不动产物权和登记的动产物权的权利人请求返还财产；（3）请求支付抚养费、赡养费或者扶养费；（4）依法不适用诉讼时效的其他请求权。

【知识点二十】民事诉讼的判决和执行

1. 法院审理民事案件，根据当事人自愿的原则，进行**调解**；一方或者双方坚持不愿调解的，应当及时裁判。
2. 法院审理离婚案件，应当进行调解，但不应久调不决。
3. 适用特别程序、督促程序、公示催告程序的案件，婚姻等身份关系确认案件以及其他根据案件性质不能调解的案件，**不得调解**。
4. 当事人不服地方人民法院第一审判决的，有权在判决书送达之日起15日内向上级法院提起上诉。
5. 最高人民法院的一审判决，以及依法不准上诉或者超过上诉期没有上诉的一审判决，是发生法律效力判决。
6. 第二审人民法院的判决是终审的判决，也就是发生法律效力的判决。
7. 生效的民事判决、裁定一方拒绝履行的，对方当事人可以向人民法院申请执行，也可以由审判员移送执行员执行。
8. 调解书和其他应当由人民法院执行的法律文书，一方拒绝履行的，对方当事人可以向人民法院申请执行。

【知识点二十一】行政复议的范围

1. 公民、法人或者其他组织认为行政机关的具体行政行为侵犯其合法权益，符合《行政复议法》规定范围的，可以申请行政复议。（11项）
2. 公民、法人或者其他组织认为行政机关的具体行为所依据的下列规定不合法，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。

提示：上述规定不含国务院部、委员会规章和地方人民政府规章。

3. 行政复议的**排除事项**：

- （1）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；
- （2）不服行政机关对民事纠纷作出的调解或者其他处理，可依法申请仲裁或者向法院提起诉讼。

【知识点二十二】行政复议的申请和受理

行政复议申请受理：

1. 申请时间：①一般情况：自知道该具体行政行为之日起 60 日内；②法律特殊规定：申请期限可超过 60 天的；③因不可抗力或其也正当理由，申请期限自障碍消除之日起继续计算。

2. 不得申请行政复议——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. 申请费用——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。

提示：原则上行政复议期间具体行政行为不停止执行，可以停止执行的情形：

(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。

【知识点二十三】行政复议参加人

1. 申请人：申请行政复议的公民、法人或者其他组织；

2. 被申请人：作出具体行政行为的行政机关；

3. 第三人：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。

提示：

(1) 被申请人承担举证责任。

(2) 行政复议参加人不包括行政复议机关。

【知识点二十四】行政复议机关

1. 县级以上地方各级人民政府工作部门：本级人民政府或上一级主管部门；

2. 海关、金融、国税、外汇管理等实行垂直领导的行政机关和国家安全机关：上一级主管部门；

3. 地方各级人民政府：上一级人民政府；

4. 省、自治区人民政府依法设立的派出机关所属的县级地方人民政府：该派出机关；

5. 国务院部门或省、自治区、直辖市人民政府：国务院部门或省、自治区、直辖市人民政府。

提示：对国务院部门或者省、自治区、直辖市人民政府的行政复议决定不服的，可以向人民法院提起行政诉讼，也可以向国务院申请裁决。

【知识点二十五】行政复议决定

1. 行政复议原则上采取书面审查的方法。

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。

(1) 法律规定的行政复议期限少于 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，经行政复议机关的负责人批准，可以适当延长，但延长期限最多不得超过 30 日。

3. 行政复议决定。

(1) 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，内容适当的。

(2) 决定在一定期限内履行：被申请人不履行法定职责的。

(3) 决定变更、撤销或者确认该具体行政行为违法：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) 决定撤销具体行政行为：被申请人不按照法律规定提出书面答复，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。

4. 行政复议决定书一经送达，即发生法律效力。

提示：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。

【知识点二十六】行政诉讼的适用范围

1. 公民、法人或者其他组织认为行政机关和行政机关工作人员的行政行为侵犯其合法权益，有权向法院提起行政诉讼。(12项)

2. 法院不受理公民、法人或者其他组织对下列事项提起的诉讼：

(1) 国防、外交等国家行为；

(2) 行政法规、规章或者行政机关制定、发布的具有普遍约束力的决定、命令；

(3) 行政机关对行政机关工作人员的奖惩、任免等决定；

(4) 法律规定由行政机关最终裁决的具体行政行为。

【知识点二十七】行政诉讼管辖

1. 级别管辖：(1) 基层人民法院管辖第一审行政案件；(2) 下列第一审行政案件由中级人民法院管辖：①对国务院部门或者县级以上地方人民政府所作的行政行为提起诉讼的案件；②海关处理的案件；③本辖区内重大、复杂的案件；④其他法律规定由中级人民法院管辖的案件。

2. 地域管辖：(1) 行政案件由最初作出行政行为的行政机关所在地人民法院管辖；(2) 经复议的案件，由最初作出行政行为的行政机关所在地人民法院管辖，也可以由复议机关所在地人民法院管辖；(3) 经最高人民法院批准，高级人民法院可以根据审判工作的实际情况，确定若干人民法院跨行政区域管辖行政案件；(4) 对限制人身自由的行政强制措施不服提起的诉讼，由被告所在地或者原告所在地人民法院管辖；(5) 因不动产提起的行政诉讼，由不动产所在地人民法院管辖。

【知识点二十八】行政诉讼的起诉

判断行政案件是否必须先申请行政复议：

1. 是：申请行政复议：(1) 复议机关不受理：收到不予受理决定书之日起 15 日内向人民法

院提起诉讼；(2) 复议机关受理后逾期不作答复：行政复议期满之日起 15 日内向人民法院提起诉讼；(3) 复议机关受理后逾期前作决定：政复议决定书→不服→收到行政复议决定书 15 日内向人民法院提起诉讼。

2. 否：知道作出行政行为之日起 6 个月内向人民法院提起诉讼。

提示：(1) 因不动产提起诉讼的案件自行政行为作出之日起超过 20 年，其他案件自行政行为作出之日起超过 5 年提起诉讼的，人民法院不予受理。(2) 公民、法人或者其他组织申请行政机关履行保护其人身权、财产权等合法权益的法定职责，行政机关在接到申请之日起 2 个月内不履行的，公民、法人或者其他组织可以向人民法院提起诉讼。(3) 公民、法人或者其他组织因不可抗力或者其他不属于其自身的原因耽误起诉期限的，在障碍消除后 10 日内，可以申请延长期限，是否准许由人民法院决定。

【知识点二十九】行政诉讼的受理

1. 人民法院在接到起诉状时对符合法律规定的起诉条件的，应当登记立案。
2. 人民法院接到起诉状时对当场不能判定是否符合法律规定的起诉条件的，应当接收起诉状，出具注明收到日期的书面凭证，并在 7 日内决定是否立案。
3. 人民法院接到起诉状时对不符合起诉条件的，作出不予立案的裁定。裁定书应当载明不予立案的理由。原告对裁定不服的，可以提起上诉。

提示：起诉应当向人民法院递交起诉状，并按照被告人数提出副本。书写起诉状确有困难的可以口头起诉，由人民法院记入笔录，出具注明日期的书面凭证，并告知对方当事人。

【知识点三十】行政诉讼的审理

1. 公开审理：

- (1) 人民法院公开审理行政案件；
- (2) 涉及国家秘密、个人隐私和法律另有规定的除外；
- (3) 涉及商业秘密的案件，当事人申请不公开审理的，可以不公开审理；
- (4) 不论案件是否公开审理，一律公开宣告判决。

2. 合议庭：

- (1) 由审判员组成合议庭，或者由审判员、陪审员组成合议庭；
- (2) 合议庭的成员人数，应当是 3 人以上的单数。

3. 回避制度：(1) 当事人认为审判人员、书记员、翻译人员、鉴定人、勘验人与本案有利害关系或者有其他关系可能影响公正审判，有权申请上述人员回避；(2) 上述人员认为自己与本案有利害关系或者有其他关系，应当申请回避。

4. 调解：(1) 一般行政案件，不适用调解；(2) 行政赔偿、补偿以及行政机关行使法律、法规规定的自由裁量权的案件可以调解。

5. 审理依据：

- (1) 法律、行政法规、地方性法规（行政案件）；
- (2) 地方性法规（本行政区域内的行政案件）；
- (3) 民族自治地方的自治条例和单行条例（民族自治地方的行政案件）；
- (4) 参照规章（行政案件）。

【知识点三十一】行政诉讼的判决

1. 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。
2. 当事人不服人民法院第一审裁定的，有权在裁定书送达之日起10日内向上一级人民法院提起上诉。
3. 逾期不提起上诉的，人民法院的第一审判决或者裁定发生法律效力。

【知识点三十二】经济纠纷解决途径的区别

1. 仲裁：
 - (1) 适用范围：平等主体当事人的合同纠纷、其他财产权益纠纷；
 - (2) 适用调节；
 - (3) 依据：《仲裁法》；
 - (4) 申请方式：书面（仲裁协议）；
 - (5) 审理机构：仲裁委员会；
 - (6) 不实行级别管辖和地域管辖；
 - (7) 程序：一裁终局；
 - (8) 审理构成：3名或1名仲裁员组成仲裁庭；
 - (9) 审判方式：一般开庭不公开；
 - (10) 判决生效：仲裁书作出之日、调解书签收之日；
 - (11) 强制执行：被执行人住所地、被执行财产所在地法院。
2. 民事诉讼：
 - (1) 适用范围：平等主体当事人的经济纠纷、人身关系纠纷；
 - (2) 民事案件适用调节；
 - (3) 依据：《民事诉讼法》；
 - (4) 申请方式：书面或口头；
 - (5) 审理机构：人民法院；
 - (6) 级别管辖：大多归属基层人民法院管辖；
 - (7) 实行地域管辖；
 - (7) 程序：两审终审、特殊情况一审终审；
 - (8) 审理构成：3名以上单数组成合议庭；
 - (9) 审判方式：可不公开审理、必须公开判决；
 - (10) 判决生效：一审：判决书送达15日内不上诉；二审：终审判决；
 - (11) 强制执行：一审法院。
3. 行政诉讼：
 - (1) 适用范围：“行政管理相对人”认为“行政行为”侵犯其合法权益、不当及行政机关不作为；
 - (2) 调解：一般不适用，赔偿案件适用；
 - (3) 依据：《行政诉讼法》；
 - (4) 申请方式：书面或口头；
 - (5) 审理机构：人民法院；
 - (6) 级别管辖：一般归属基层、人民法院管辖；
 - (7) 实行地域管辖；
 - (7) 程序：两审终审；
 - (8) 审理构成：3名以上单数组成合议庭；
 - (9) 审判方式：公开、开庭审理；
 - (10) 判决生效：一审判决书送达15日内不上诉、一审裁定书送达10日内不上诉；
 - (11) 强制执行：法院。
4. 行政复议：
 - (1) 适用范围：“行政管理相对人”认为“行政行为”侵犯其合法权益、不当及行政机关不作为；
 - (2) 不适用调解；
 - (3) 依据：《行政复议法》；
 - (4) 申请方式：书面或口头；
 - (5) 审理机构：人民政府或上级行政主管部门；
 - (6) 实行地域管辖；
 - (7) 审判方式：不公开、可开庭审理；
 - (8) 判决生效：行政复议决定书送达之日；
 - (9) 强制执行：行政机关、行政复议机关、法院。

【知识点三十三】法律责任

1. 民事责任：停止侵害，排除妨碍，消除危险，返还财产，恢复原状，修理、重作、更换赔偿损失，支付违约金，消除影响、恢复名誉，赔礼道歉，继续履行。

2. 行政责任：（1）行政处罚：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。（2）行政处分：警告，记过，记大过，降级，撤职，开除。

3. 刑事责任：（1）主刑：管制，拘役，有期徒刑，无期徒刑，死刑；（2）附加刑：罚金，剥夺政治权利，没收财产，驱逐出境。

提示：（1）承担民事责任的方式，可以单独适用，也可以合并适用。（2）管制期限为3个月以上2年以下，拘役期限为1个月以上6个月以下，有期徒刑期限为6个月以上15年以下。

（3）主刑一般都是限制人身自由的刑罚。（4）附加刑可以附加于主刑之后作为主刑的补充，同主刑一起适用，也可以独立适用（5）考生需注意辨别违约金、罚款、罚金；没收违法所得和没收财产；行政拘留和拘役。

【知识点三十四】一人犯数罪的执行要求

1. 一人犯数罪的，除判处死刑和无期徒刑的以外，应当在总和刑期以下、数刑中最高刑期以上，酌情决定执行的刑罚，但是管制最高不能超过3年，拘役最高不能超过1年，有期徒刑总和刑期不满35年的，最高不能超过20年，总和刑期在35年以上的，最高不能超过25年。

2. 数罪中有判处附加刑的，仍须执行，附加刑中种类相同的合并执行，种类不同的分别执行。