**湛江市文化广电旅游体育局自由**

**裁量权适用规定及裁量标准起草说明**

根据《湛江市依法行政工作领导小组办公室关于规范行政处罚自由裁量权工作的通知》（湛府法治办〔2019〕6号)，于2019年12月15日收到,2020年1月报送了湛江市文化广电旅游体育局自由裁量权适用规定及裁量标准情况牵头负责人员名单，决定修改《湛江市文广旅体市场行政处罚自由裁量权实施标准若干规定及各行业行政处罚自由裁量权实施标准》（下称自由裁量权实施标准）。

1. **修改自由裁量权实施标准的重要性和必要性**

1、根据上级指示要求《湛江市依法行政工作领导小组办公室关于规范行政处罚自由裁量权工作的通知》。

2、法律、法规和规章的修改。国务院关于修改部分行政法规的决定（国务院令第666号）和国务院关于修改部分行政法规的决定（国务院令第703号）。对法律法规和规章都进行大量的修改，条、款、项、目和自由裁量权实施标准的条款都已经不相符了。

3、2013年3月修订的文化市场自由裁量标准，当时考虑湛江市是欠发达地区，修订时低于《自由裁量权实施标准》。如《娱乐场所》擅自设立歌舞娱乐场所经营活动的一般处罚，取缔，没收违法所得，每间罚款1000元。互联网上网服务营业场所，未按规定核对、登记上网消费者的有效身份证件或者记录有关上网信息和一般处罚警告，按每人1000元作处罚，处以4000元以上8000元以下罚款。每次1人，远远低于10%。

4、旅游市场自由裁量标准使用的是省旅游局自由裁量标准。

5、体育市场高危险性体育项目的自由裁量标准，使用省体育局的自由裁量标准。

6、体制编制改革需要。三局合并也需要对各行业进行规范性管理。

7、增加了《艺术水平考级》《网络文化》《卫星电视广播地面接收设施》《点播影院、点播院线》《旅游》《高危体育》六个行业自由裁量权实施标准。

**二、制定自由裁量权适用规定及裁量标准的目的**

建立健全行政裁量权基准制度，细化行政裁量标准。正确行使行政处罚自由裁量权对维护行政管理秩序，规范行政执法行为，公正文明执法，保护行政相对人合法权益具有重要意义。

**三、法律、法规的收集工作**

我们收集汇总了《中华人民共和国文化法规全书》、《文化和旅游法律法规汇编》（广东省文化和旅游厅编）为主要参考，同时在文化和旅游部、国家广播电视总局、国家体育总局、广东省人民政府及有关部门的网站，对文化、广电、旅游、体育、新闻出版法律、法规进行了全面的搜索查询，并予以认真核对、校验。编印了《文化广电旅游体育新闻出版法律法规》供湛江市文化广电旅游体育工作人员使用。

**四、自由裁量权规定参考**

参考了文化部《文化市场行政处罚自由裁量权适用办法（试行）》、《广东省规范行政处罚自由裁量权规定》、《广东省文化市场综合执法局关于规范文化市场行政处罚自由裁量权的暂行规定》、《湛江市规范行政自由裁量权规定》。

**五、制定了《湛江市文广旅体市场行政处罚自由裁量权实施标准若干规定及各行业行政处罚自由裁量权实施标准（征求意见稿）》**

一、制定了《湛江市文广旅体市场行政处罚自由裁量权实施标准若干规定及各行业行政处罚自由裁量权实施标准（征求意见稿）》

二、行政处罚自由裁量权实施标准，以行业所属进行分类。具体是：1、《湛江市互联网上网服务营业场所行政处罚自由裁量权实施标准》；2、《湛江市娱乐场所行政处罚自由裁量权实施标准》；3、《湛江市营业性演出行政处罚自由裁量权实施标准》；4、《湛江市网络文化行政处罚自由裁量权实施标准》；5、《湛江市艺术品行政处罚自由裁量权实施标准》；6、《湛江市社会艺术水平考级行政处罚自由裁量权实施标准》；7、《湛江市出版物行政处罚自由裁量权实施标准》；8、《湛江市印刷复制行政处罚自由裁量权实施标准》；9、《湛江市音像制品行政处罚自由裁量权实施标准》；10、《湛江市新闻记者行政处罚自由裁量权实施标准》；11、《湛江市广播电视行政处罚自由裁量权实施标准》；12、《湛江市卫星电视广播地面接收设施安装使用行政处罚自由裁量权实施标准》；13、《湛江市点播影院、点播院线行政处罚自由裁量权实施标准》；14、《湛江市电影行政处罚自由裁量权实施标准》；15、《湛江市文物行政处罚自由裁量权实施标准》；16、《湛江市高危体育行政处罚自由裁量权实施标准》；17、《湛江市旅游行业行政处罚自由裁量权实施标准》；18、《湛江市著作权政处罚自由裁量权实施标准》。

《自由裁量权实施标准》共五大板块18个行业585条自由裁量实施标准。主要对违法行为、违反条款、处罚依据的裁量标准进行汇总编制。依据法律、法规和规章规定的行政处罚种类、幅度和方式、有选择的作出行政处罚细化量化工作。主要依据《广东省文化市场综合执法局关于规范文化市场行政处罚自由裁量权的暂行规定》第十七条。因为《中华人民共和国立法法》第八十八条法律的效力高于行政法规、地方性法规、规章。行政法规的效力高于地方性法规、规章。地方性法规和部门规章择其一执行。因为《广东省文化市场综合执法局关于规范文化市场行政处罚自由裁量权的暂行规定》更高的操作性。

第十七条　一般行政处罚是指介于从轻与从重行政处罚之间的处罚。

当事人的违法行为没有不予处罚、减轻、从轻、从重情节的，应当给予一般行政处罚。

一般行政处罚按照下述规则行使：

（一）可以单处也可以并处的，实施单处或并处；

（二）在违法行为所对应的法定处罚幅度内选择中间幅度予以处罚。其中：

1、罚款为一定金额倍数的，按中间倍数处罚；

2、罚款为一定幅度的数额的，按最高罚款数额与最低罚款数额的平均值处罚；

3、只规定最高罚款数额没有规定最低罚款数额的，按最高罚款数额的30%以上70%以下处罚；

4、只规定最低罚款数额没有规定最高罚款数额的，按最低罚款数额的2倍以下处罚。

（三）对同一违法行为设定了多种可选择的包括罚款在内的处罚种类的，适用一般数额的罚款处罚。

自由裁量标准有最低数额的，由最低到高设高、中、低三个等级，只规定最高罚款数额没有规定最低罚款数额的，按最高罚款数额的30%以上70%以下处罚，也是设高、中、低三个等级确定。