

# 109 公務人員高等考試三級考試試題

類科：法制、智慧財產行政

科目：行政法

甲、申論題部分：(50 分)

一、行政程序法規定下的聽證及陳述意見，請問二者有何區別？(25 分)

## 【解題關鍵】

1. 《考題難易》

★

2. 《破題關鍵》

本題最主要在磨練考生對行政程序法法條之熟悉度及整合能力

## 【擬答】

(一)憲法上正當法律程序原則之內涵，應視所涉基本權之種類、限制之強度及範圍、所欲追求之公共利益、決定機關之功能合適性、有無替代程序或各項可能程序之成本等因素綜合考量，由立法者制定相應之法定程序，合先敘明（釋字第 689 號、第 709 號解釋參照）。

(二)陳述意見，最典型之條文係行政程序法第 102 條：「行政機關作成限制或剝奪人民自由或權利之行政處分前，除已依第三十九條規定，通知處分相對人陳述意見，或決定舉行聽證者外，應給予該處分相對人陳述意見之機會。」，乃立法者要求行政機關在作成侵益處分前，應將人民之意見納入考量為是。

(三)至於聽證則屬於更進一步的人民參與民主之態樣，應以公開言詞為之，由於程序較為嚴謹、繁複，甚至取代訴願程序，此由行政程序法第 109 條可資操照。惟聽證程序無疑會增加行政成本，所以並非所有的行政決定都適合聽證，應適用於法律關係複雜，對人民權利與公共利益影響較大的行政決定，諸如興建核電廠、鐵路等重大公共建設始有適用之必要。

(四)兩者之區別：

1. 行政機關依法舉行聽證時，得不給予相對人陳述意見之機會，然行政機關不得以陳述意見取代聽證程序。
2. 行政機關未給予相對人陳述意見即為侵益處分，依行政程序法第 114 條於法定期間內補正瑕疵即可；而行政機關未依法舉行聽證即為侵益處分，應屬行政程序法第 117 條該之得撤銷之行政處分。

二、機關依政府採購法辦理採購，發現廠商有該法第 101 條第 1 項各款情形之一者，依該條規定通知廠商將刊登政府採購公報之行為，即生同法第 103 條第 1 項所示於一定期間內不得參加投標或作為決標對象或分包廠商之停權效果，請問：其應適用何者時效期間之規定？其理由為何？(25 分)

## 【解題關鍵】

1. 《考題難易》

★★

2. 《破題關鍵》

本題關鍵在於考生要熟知最高行政法院 101 年度 6 月份第 1 次庭長法官聯席會議內容，測試考生對實務見解之敏感度。

## 【擬答】

(一)機關因廠商有政府採購法第 101 條第 1 項各款情形，依同法第 102 條第 3 項規定刊登政府採購公報，即生同法第 103 條第 1 項所示於一定期間內不得參加投標或作為決標對象或分包廠商之停權效果，為不利之處分。其中第 3 款、第 7 款至第 12 款事由，縱屬違反契約義務之行為，既與公法上不利處分相連結，即被賦予公法上之意涵，如同其中第 1 款、第 2 款、第 4 款至第 6 款為參與政府採購程序施用不正當手段，及其中第 14 款為違反禁止歧視

之原則一般，均係違反行政法上義務之行為，予以不利處分，具有裁罰性，自屬行政罰，應適用行政罰法第 27 條第 1 項所定 3 年裁處權時效。

(二)其餘第 13 款事由，乃因特定事實予以管制之考量，無違反義務之行為，其不利處分並無裁罰性，應類推適用行政罰裁處之 3 年時效期間(參照最高行政法院 101 年度 6 月份第 1 次庭長法官聯席會議)。

乙、測驗題部分：(50 分)

- (D) 1. 關於法律案與預算案之敘述，下列何者錯誤？  
(A)預算案須由立法機關審議通過而具有法律之形式，故有稱為措施性法律  
(B)法律案與預算案之拘束對象及持續性均不相同  
(C)預算案須在一定期間內完成立法程序，故提案及審議皆有其時限  
(D)預算案與法律案之提案權相同，無論各關係院或立法委員皆有提案權
- (D) 2. 依司法院大法官解釋意旨，關於信賴保護原則，下列敘述何者錯誤？  
(A)經廢止或變更之法規命令有重大明顯違反上位規範之情形者，對其之信賴不值得保護  
(B)人民對於公權力行使結果所生之主觀願望而未有表現已生信賴之事實者，欠缺信賴要件，不在保護範圍  
(C)解釋性行政規則經有權機關認定因情事變遷而停止適用者，不生信賴保護問題  
(D)裁量性行政規則因非直接對外發生規範效力，故其廢止或變更不生信賴保護問題
- (D) 3. A 市政府為滿足市民交通需求，自設公車處，提供市區公共運輸服務，由乘客購票使用。下列敘述何者錯誤？  
(A)此性質上屬於私經濟行政行為  
(B)A 市政府不得主張其基於私法自治，享有載運乘客之選擇權  
(C)A 市政府得訂定自治法規，規範乘客運送相關營運事項  
(D)若乘客因司機駕駛不慎受傷，A 市政府應負國家賠償責任
- (B) 4. 屏東縣為規範琉球鄉碼頭之使用管理，以維護遊客安全，制定發布相關自治條例，規定主管機關為縣政府，相關事項委由琉球鄉公所處理。下列敘述何者正確？  
(A)琉球鄉公所應依據自治條例規定處理事務，並無另行訂定規則之權限  
(B)琉球鄉公所對於碼頭使用管理之管轄權分配，無須經鄉民代表會同意  
(C)屏東縣政府對於縣內碼頭之使用管理，須有法律依據，始得進行規劃與執行  
(D)屏東縣政府對於琉球鄉公所就相關事務之執行成效，只能為適法性監督
- (D) 5. 甲公司有建地一筆，橫跨乙、丙兩直轄市，欲在其上興建房屋。甲公司申請建築執照，下列敘述何者錯誤？  
(A)乙市政府有受理建築執照申請之管轄權  
(B)丙市政府有受理建築執照申請之管轄權  
(C)乙、丙市政府認有統一管轄之必要時，由其共同上級機關指定管轄  
(D)應依建地坐落在乙、丙市內面積多寡，決定管轄權
- (C) 6. 下列何者毋須以地方自治條例制定？  
(A)關於地方自治團體及所營事業機構之組織  
(B)經地方立法機關議決應以自治條例制定之事項  
(C)地方自治團體為辦理上級機關委辦之事項  
(D)創設、剝奪或限制地方自治團體居民之權利義務
- (C) 7. 有關政務人員之行政責任，下列敘述何者錯誤？  
(A)政務人員不受懲處之處分  
(B)對政務人員得為罰款之懲戒處分  
(C)政務人員之懲戒處分得功過相抵

- (D) 政務人員之申誠應以書面為之
- (A) 8. 公務人員如任本職等年終考績 2 年列甲等時，取得下列何種任用資格？
- (A) 同官等高一職等
  - (B) 同官等高二職等
  - (C) 同職等高一官等
  - (D) 高一官等高一職等
- (B) 9. 公務人員保障法有關復審之規定，下列敘述何者錯誤？
- (A) 復審之提起，應自行政處分達到之次日起 30 日內為之
  - (B) 原處分機關裁撤，應以其上級機關為原處分機關
  - (C) 非現職公務人員，基於其原公務人員身分之請求權遭受侵害時，亦得提起復審
  - (D) 原處分機關之認定，原則上以實施行政處分時之名義為準
- (B) 10. 關於法規命令與行政規則之區別，下列敘述何者錯誤？
- (A) 法規命令應有法律之授權；行政規則毋須法律授權
  - (B) 法規命令發布後須送立法院審查始生效力；行政規則無送立法院審查之必要
  - (C) 法規命令適用對象為一般人民；行政規則原則上以本機關、下級機關及所屬公務員為規範對象
  - (D) 法規命令訂定前應將草案公告；行政規則毋須踐行草案公告程序
- (C) 11. 依行政程序法之規定，關於行政處分之敘述，下列何者正確？
- (A) 書面以外之行政處分，行政機關仍應於事後作成書面，並送達相對人及已知之利害關係人
  - (B) 限制權利之行政處分縱使所根據之事實在客觀上已明白足以確認，於作成前仍應給予相對人陳述意見之機會
  - (C) 行政處分之規制內容有一部分無效，如除去該無效部分，行政處分即不能成立者，則全部無效
  - (D) 違法之行政處分在法定救濟期間經過前，原處分機關不得依職權予以撤銷
- (D) 12. 依行政程序法之規定，關於違法行政處分之敘述，下列何者正確？
- (A) 為維護公益或避免受益人財產上之損失，原處分機關於撤銷違法行政處分時，應定較撤銷時為晚之失效日期
  - (B) 受益人不服行政機關因撤銷違法授益行政處分所給予之補償金額時，應向行政法院提起課予義務訴訟
  - (C) 違法行政處分之撤銷，應自原處分機關或其上級機關可得知悉其違法之原因時起二年內為之
  - (D) 以提供連續金錢給付之違法授益行政處分經撤銷而溯及失效時，行政機關應以書面行政處分確認所受領給付之返還範圍
- (D) 13. 依最高行政法院實務見解，下列何者非屬行政處分？
- (A) 公立學校對所屬違反教師法之教師所為之解聘、停職或不續聘決定
  - (B) 公立高級中等以下學校對專任教師所為之年終成績考核留支原薪
  - (C) 中央健康保險署對與其有全民健康保險特約之醫事服務機構所為之停止特約行為
  - (D) 公寓大廈管理委員會成立後依法向主管機關報備，而主管機關不同意報備之行為
- (D) 14. 依行政程序法之規定，關於行政處分廢止之敘述，下列何者正確？
- (A) 合法非授益行政處分之廢止，應自原處分機關知有廢止原因時起 2 年內為之
  - (B) 附負擔之合法授益行政處分之受益人未履行該負擔時，原處分機關應溯及既往廢止該處分

- (C)合法授益行政處分經廢止後，自廢止時起或自廢止機關指定較早之日時起，失其效力
- (D)因行政機關為防止對公益之重大危害而廢止合法授益行政處分所生之補償爭議，受益人得向行政法院提起給付訴訟
- (B) 15. 下列何者非屬行政契約？
- (A)行政機關與人民協議國家賠償之契約
- (B)國立大學購買資訊設備之契約
- (C)教育部公費留學契約
- (D)公立學校聘任教師之契約
- (D) 16. 有關行政指導之敘述，下列何者正確？
- (A)對不服從行政指導之人民，雖不能裁罰，仍可以行政執行
- (B)人民因行政指導卻受到損害，皆不能請求國家賠償
- (C)行政指導係行政機關之任意性事實行為，不須遵守比例原則與平等原則
- (D)不服違法行政指導者，符合法定要件時，得提起一般給付訴訟救濟
- (D) 17. 依行政程序法之規定，關於行政處分瑕疵之敘述，下列何者正確？
- (A)行政處分違反土地專屬管轄之規定者，主管機關如就該事件仍應為相同之處分時，即無須予以撤銷
- (B)行政機關得將違法之羈束處分轉換為與該處分具有相同實質及程序要件之裁量處分
- (C)不能由書面處分中得知處分機關之行政處分，得以事後記名處分機關之方式予以補正
- (D)非屬無效之違法行政處分，於未經撤銷或未因其他事由而失效者，其效力繼續存在
- (C) 18. 下列何者非屬行政執行法上之執行行為？
- (A)對納稅義務人積欠稅款所為之查封
- (B)對意圖自殺者暫時為人身之管束
- (C)對拋棄廢棄物行為人所科處之罰鍰
- (D)對違規營業者予以斷電處置
- (C) 19. 行政程序法所稱之行政程序，不包括作成下列何種行政行為之程序？
- (A)作成行政處分 (B)實施行政指導 (C)行政強制執行 (D)訂定法規命令
- (B) 20. 甲依行政程序法第 128 條之規定向原處分機關申請再開行政程序，原處分機關置之不理。下列敘述何者正確？
- (A)甲得提起撤銷訴願 (B)甲得提起怠為處分之訴願
- (C)甲得提起排除否准之訴願 (D)甲得申請訴願再審
- (C) 21. 關於最高行政法院審理案件之敘述，下列何者錯誤？
- (A)審理不服高等行政法院裁判而上訴或抗告之事件
- (B)每庭置法官 5 人，採合議方式審理及裁判
- (C)判決原則上經言詞辯論為之
- (D)設大法庭，裁判法律爭議，以法官 9 人之
- (B) 22. 關於行政訴訟法上公益訴訟之敘述，下列何者錯誤？
- (A)公益訴訟之提起，須法律有明文規定者，始得為之
- (B)公益訴訟係以維護有共同利益之特定多數人之權利或法律上利益為目的
- (C)公益訴訟視原告主張事由之不同，容有提起撤銷訴訟等各種訴訟種類之可能
- (D)公益訴訟之提起，原告若勝訴，於行政機關不依判決履行作為義務時，得聲請行政法院為強制執行
- (B) 23. 行政訴訟法有關證人之規定，下列敘述何者正確？
- (A)證人受合法之通知，無正當理由而不到場者，行政法院得不經裁罰即裁定逕行拘提

- (B)證人恐因陳述致自己蒙恥辱者，得拒絕證言
  - (C)以未滿 16 歲之人為證人者，仍得令其具結
  - (D)拘提證人，准用民事訴訟法之規定
- (A) 24. 有關國家賠償法之適用，下列何者錯誤？
- (A)遊客不遵守國家公園安全警示致發生損害，無國家賠償法之適用
  - (B)公立醫院與病患間之醫療糾紛，無國家賠償法之適用
  - (C)政府採購契約爭議為私經濟行政，無國家賠償法之適用
  - (D)地政事務所之土地登記註記錯誤致生損害，有國家賠償法之適用
- (D) 25. 公務員怠於執行法律規定其應執行之職務，致人民遭受損害者，國家應負賠償責任。下列敘述何者錯誤？
- (A)法律規定應執行之職務，其目的係為保護人民生命、身體及財產等法益
  - (B)法律對於公務員應執行職務行使公權力之事項規定明確
  - (C)公務員對於特定人所負作為義務之裁量已萎縮至零
  - (D)被害人對於公務員特定職務行為，必須有公法上請求權存在