

100 年特種考試地方政府公務人員考試試題

等 別：三等考試

類 科：一般行政、一般民政、客家事務行政、社會行政、人事行政、戶政、原住民族行政、公職社會工作師、勞工行政、教育行政、體育行政、法制、商業行政、農業行政、法律政風、財經政風

科 目：行政法

甲、申論題部分：

一、我國行政程序法第 93 條第 2 項規定之行政處分附款種類，包括：保留負擔之事後附加或變更（該項第 5 款）在內。

(一)請舉行政處分得於處分作成後或生效後追加附款之實例二則。

(二)行政處分得於作成後或生效後追加附款之條件為何？

【擬答】：

一、依行政程序法第 93 條第 2 項規定，行政處分之附款包括期限、條件、負擔、保留行政處分之廢止權以及保留負擔之事後附加或變更。其中，「保留負擔之事後附加或變更又稱為「負擔之保留」。關於其實例與處分機關附加之條件等，以下分述之：

(一)行政處分得於作成或生效後追加附款之實例

負擔之保留是指行政機關於作成行政處分時，保留事後附加、變更或補充負擔之機會，並於行政處分作成或生效後，於符合特定情形時，再附加、變更或補充原負擔。學說與實務見解認為，負擔保留之附款為附加負擔之特殊方式。其實例如下：

1. 主管機關核准設廠許可，並附加：工廠開始運作後，俟有盈餘時，應支付地方主管機關一定金額之回饋金。

2. 主管機關核發建照執照，並附加：工程開始進行，並完成一定進度後，相對人須再行申請使用執照並獲核發，始得繼續興建。

(二)行政處分得於作成或生效後追加附款之條件

關於行政處分得於作成或生效後，得追加附款之條件為何？與一般行政處分附附款之條件原則上相同。應包括下列內容：

1. 附款的容許性

依行政程序法第 93 條第 1 項規定，行政機關作成行政處分有裁量權時，得為附款。無裁量權者，以法律有明文規定或為確保行政處分法定要件之履行而以該要件為附款內容者為限，始得為之。

據此，行政機關作成裁量處分時，不問該處分為侵益處分或授益處分，均得附加附款。反之，行政機關作成羈束處分者，原則上不得附加附款。除非符合同法第 93 條第 1 項後段規定，「法律有明文規定」或「為確保行政處分法定要件之履行而以該要件為附款內容者為限」，始得為之。

2. 附款的合法性

若附款係基於裁量行政而生，該附款亦應受到行政裁量權相同之限制。亦即，系爭附款應適法，不得有裁量瑕疵之情形。

另外，依行政程序法第 94 條規定，附款不得違反行政處分之目的，並應與該處分之目的具有正當合理之關聯。」關於附款應符合「不當聯結禁止原則」，是在強調附款之正當性既繫於法律規定之目的與意旨，則附款之內容應與行政處分之目的具有一定合理之關聯性。

二、行政院為推動「國民旅遊發展方案」，選定特定行業做為消費行業，並選定特定銀行發行國民旅遊卡，公務人員必須持國民旅遊卡於特約商店依規定消費方式刷卡消費，始得請領強制休假補助費。公務人員某甲未依規定使用，其休假補助費之申請乃被駁回。試問此等規定有無違法？某甲能否請求救濟？

【擬答】：

公職王歷屆試題 (100 地方政府特考)

(一)甲應提起行政訴訟法第 5 條第 2 項拒絕申請訴訟救濟

1. 公務人員請假規則第 10 條第 1 項前段規定，公務人員符合第七條休假規定者，除業務性質特殊之機關外，每年至少應休假十四日，未達休假十四日資格者，應全部休畢。休假並得酌予發給休假補助。據此，休假補助係由行政機關以作成行政處分酌予發給或依一定方式核發。

公務員申請休假補助費，並非可直接對其服務機關請求給付，而須先經服務機關核定。故本題中，甲向其服務機關請求休假補助費被拒絕時，甲應循序提起訴願及拒絕申請訴訟，請求行政法院判令其服務機關作成核准處分，而非直接提起行政訴訟法第 8 條第 1 項之給付訴訟。

(二)系爭申請休假補助費規定並未違法

參酌最高行政法院 99 判字第 1350 號判決，系爭申請休假補助費規定有無違法，涉及之問題在於：

1. 政府要求公務員與第三人簽訂民事契約，作為給付行政之負擔要件，是否違反法律保留原則？
2. 政府要求公務員依「國民旅遊發展方案」執行職務，是否違反平等原則？

對此，最高行政法院認為：

1. 依公務人員請假規則第 10 條第 1 項規定，休假補助並非強制性必須之給與，係得由政府衡酌業務需要、財源、經費等狀況決定是否發給補助及如何予以補助，性質係一種額外之福利，並非公務人員法定之固定給與，屬於國家與公務員間內部行政管理事項，行政院本於行政裁量，自得以行政規則加以規範。
2. 公務員申請休假補助費係屬給付行政之範疇，通常情形給付行政祇須有國會通過之預算為依據，其措施之合法性即無疑義。且參酌司法院大法官釋字第 443 號解釋意旨，主管機關為執行公務人員請假規則第 10 條規定，本得訂定細節性、技術性之補充規定。故行政院為落實公務人員休假制度，並配合推動「國內旅遊發展方案」，藉由信用卡市場機制，結合相關旅遊業者提供之優惠配套措施，推動國民旅遊卡措施，應屬主管機關為執行公務人員請假規則第 10 條所訂定之細節性、技術性補充規定，且修正內容僅改變公務人員強制休假補助費之消費方式，對於其休假補助費之請領並無影響。
3. 另行政院為達推動「國民旅遊發展方案」之行政目的，選定特定行業為國民旅遊卡之消費行業及選定特定銀行發行國民旅遊卡，屬行政裁量權之範圍。而除某些機關，因業務性質特殊，不適用「公務人員請假規則」或未比照「休假改進措施」之公務員，未辦理國民旅遊卡外，餘均依規定實施國民旅遊卡，與平等原則無違。

綜上所述，系爭申請休假補助費之實施方法，並無違背法律保留原則與平等原則，應屬適法。

乙、測驗題部分：

- (A) 1. 私立大學授予該校博士班畢業生博士學位之行為，性質上屬於：
(A)受委託行使公權力 (B)事實行為
(C)國庫行為 (D)行政私法行為
- (A) 2. 行政機關作成限制人民權利之處分前，原則上應：
(A)給予陳述意見之機會 (B)舉辦聽證
(C)舉辦公聽會 (D)要求切結
- (D) 3. 目前我國公立學校在行政組織法上之地位，係屬：
(A)公法人 (B)內部單位 (C)外派單位 (D)公法營造物
- (A) 4. 依據中央行政機關組織基準法，下列敘述何者正確？
(A)教育部高等教育司之組織以命令定之
(B)以命令設立之機關，其裁撤由立法院議決後生效
(C)一級機關之設立，由負責公務人員法制事項之考試院提送請立法院審議
(D)一級機關為因應新興之重大事務，得設臨時性機關，此機關之組織以立法院通過之

公職王歷屆試題 (100 地方政府特考)

暫行條例定之

- (A) 5. 依訴願法及行政訴訟法有關管轄及當事人之規定，下列敘述何者正確？
- (A)依法受中央機關委託行使公權力之團體，以其團體名義所為之行政處分，其訴願之管轄，向原委託機關提起訴願
- (B)人民與受委託行使公權力之團體，因受託事件涉訟者，以委託之機關為行政訴訟之被告
- (C)不服中央各院之行政處分者，向總統府提起訴願
- (D)被告中央機關經裁撤者，無論其是否有業務承受機關，皆應以其原所屬院為行政訴訟之被告
- (B) 6. 依行政程序法，下列有關行政處分之敘述何者正確？
- (A)行政處分之撤銷係針對合法之行政處分
- (B)行政處分之撤銷原則上溯及既往生效
- (C)行政處分之廢止係針對違法之行政處分
- (D)行政處分之廢止原則上溯及既往生效
- (B) 7. 依行政程序法，下列有關法規命令之敘述何者正確？
- (A)法規命令係由憲法委託行政機關訂立之命令
- (B)法規命令之訂定，雖屬行政機關之職權，但得由人民或團體提議為之
- (C)為協助下級機關統一解釋法令而訂頒之解釋性規定，對人民權益顯有影響，故屬法規命令的一種
- (D)法規命令之發布，應刊登政府公報並下達下級機關或屬官
- (C) 8. 依司法院釋字 462 號解釋，各私立大學教師評審委員會對其所屬教師升等評審之權限，屬於下列何種行為？
- (A)特別權力關係下之概括支配權
- (B)私法契約關係下之一方意思表示
- (C)法律授予公權力之行使
- (D)事實行為
- (C) 9. 依行政罰法，下列敘述何者正確？
- (A)行政罰法所稱之行為人僅限於自然人
- (B)行為人違反行政法上義務之行為出於過失者不罰
- (C)罰鍰，得因違反行政法上義務所得之利益高過法定罰鍰最高額之情形下，於所得利益之範圍內酌量加重
- (D)一行為同時觸犯刑事法律及違反行政法上義務者，依從輕原則，按行政罰規定加以處罰
- (C) 10. 依行政執行法，下列敘述何者正確？
- (A)公法上金錢給付義務逾期不履行者，由原處分機關執行之
- (B)公法上金錢給付義務之執行，於義務人死亡後，不得對其遺產加以強制執行
- (C)若行政執行機關認為情況急迫，即使當事人不同意，亦得於夜間、星期日或其他休息日加以執行
- (D)行政執行不受非法或不當干涉，故僅能由行政法院裁定後方得停止執行
- (B) 11. 甲機關對當事人違反行政法規之行為開出罰單，單中註明應於特定期限前繳納，否則將移送強制執行。於期限屆滿前，甲機關再度寄發通知，請當事人如期繳納，否則將移送強制執行。請問再度寄發之「通知」，性質上屬於下列何種行政行為？
- (A)行政處分
- (B)事實行為
- (C)行政契約之要約
- (D)行政計畫之公告說明
- (C) 12. 甲機關去函表示，核准當事人變更地目之申請，惟當事人應於 3 個月內捐贈公共設施及用地給政府，若未完成，甲機關依行政執行法強制當事人完成此義務，請問此核准之附款，應屬下列何者？
- (A)期限
- (B)條件
- (C)負擔
- (D)保留行政處分之廢止權
- (D) 13. 依行政程序法，行政機關作成限制或剝奪人民自由或權利之行政處分前，應依下列何種方式辦理？

公職王歷屆試題 (100 地方政府特考)

- (A)如相對人申請，應舉行聽證
(B)大量作成同種類之處分，應召開公聽會
(C)即使行政機關已於調查事實及證據時，合法通知處分相對人陳述意見者，須再次給予陳述意見之機會
(D)若相對人口頭陳述意見，行政機關應作成紀錄，由陳述人確認後簽名或蓋章
- (D) 14. 依國家賠償法，下列敘述何者正確？
(A)賠償義務機關為隸屬行政院之國家賠償審議委員會
(B)損害賠償請求權，自請求權人知有損害時起，因 5 年間不行使而消滅
(C)賠償義務機關拒絕賠償者，應送國家賠償調解委員會調解，調解不成者，請求權人始得提出國家賠償訴訟
(D)賠償義務機關與請求權人就損害賠償達成協議，作成協議書時，該協議書得為執行名義
- (C) 15. 下列有關行政法規效力之敘述何者正確？
(A)解釋性規定係屬協助闡釋法令之正確內涵的規定，故等同法律，行政法院不得審查其實質合法性
(B)大學法施行細則屬於行政規則，不直接對外發生法規範效力
(C)行政命令雖應送立法院審查，但於送達立法院前已生效
(D)為免影響當事人已確定之權益，行政法規絕不可溯及既往生效
- (B) 16. 依行政程序法，具下列何種瑕疵之行政處分無法於訴願前補正，而屬自始無效？
(A)須記明理由而未記明理由者
(B)應以證書方式作成而未給予證書者
(C)應給予當事人陳述意見之機會而未給予者
(D)須經當事人申請始得作成之行政處分，而當事人尚未申請者
- (D) 17. 依行政執行法有關行政執行期間之規定，下列敘述何者錯誤？
(A)原則上，行政執行自處分確定之日起 5 年內未經執行者，不再執行
(B)原則上，若行政執行自處分確定之日起 5 年屆滿前已開始執行者，仍得繼續執行
(C)若行政執行自處分確定之日起 5 年屆滿前已開始執行者，仍得繼續執行，但自 5 年屆滿之日起已逾 5 年尚未執行終結者，不得再執行
(D)為保障人民權益，行政執行法有關行政執行期間之規定，其他法律不得另為特別規定
- (C) 18. 下列有關訴願與行政訴訟之敘述，何者正確？
(A)訴願審議時，僅審議行政處分是違法，而不論究行政處分是否不當
(B)行政法院審查撤銷行政處分之訴訟時，應審查系爭行政處分之合法性與妥當性
(C)訴願決定書以本機關名義行之，而非以訴願審議委員會名義行之
(D)不服訴願結果得提再訴願，不服再訴願結果，得向高等行政法院提行政訴訟，不服高等行政法院判決者，應向最高行政法院提起上訴
- (A) 19. 下列關於行政程序法之敘述何者正確？
(A)兼具實體與程序法之規範
(B)僅有程序法
(C)大都為實體規範
(D)以訴訟程序為主
- (B) 20. 某駕駛 A 先生酒後駕車肇事逃逸，經查獲嗣遭主管機關「吊銷」駕照，從行政程序法的規定來看，這是屬於行政處分之：
(A)撤銷
(B)廢止
(C)凍結
(D)中止
- (C) 21. 於應送達處所不獲會晤應受送達人時，得將文書交予其住所之大樓管理員，是為：
(A)留置送達
(B)寄存送達
(C)補充送達
(D)公示送達
- (D) 22. 臺中市政府將其所掌理之事項依法授權由其衛生局管轄之行為，屬於：
(A)行政委託
(B)委辦
(C)委託
(D)委任
- (B) 23. 有關國家賠償法之敘述，何者錯誤？
(A)公務員因故意或重大過失致生國家賠償者，賠償義務機關賠償後得對其求償

公職王歷屆試題 (100 地方政府特考)

- (B)法官裁准羈押張三因案涉訟，嗣獲判決無罪確定，原裁准羈押張三之法官即須負國家賠償責任
- (C)請求國家賠償者，在程序上應先與賠償義務機關協議
- (D)國家賠償案件性質上屬於公法爭議
- (B) 24. 不服行政機關於行政程序中所為之程序決定，其救濟方法原則上，應：
- (A)單獨提出 (B)與不服實體決定一併提出
- (C)提民事訴訟 (D)視申請上級解釋之結果
- (A) 25. 依司法院釋字第 553 號解釋，有關「里長任期屆滿應改選，如因特殊事故，得延期辦理改選」，下列敘述何者正確？
- (A)里長改選屬地方自治事項
- (B)特殊事故屬不確定法律概念，故賦予法院相當程度之判斷餘地
- (C)中央監督機關得對地方延期改選之決定進行合目的性監督
- (D)中央監督機關撤銷地方政府之決定，屬上級對下級之職務監督，故地方無法提起行政救濟

公
職
王