

## 101 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、法律廉政、財經廉政

科 目：行政法

甲、申論題部分：

一、甲規劃於其座落臺北市住宅區之自有住宅設立益智類電子遊戲場，經辦妥商業登記後，向臺北市府申請核發電子遊戲場營業級別證及其他相關登記事項，臺北市府審核後，發給營利事業登記證及普通級之電子遊戲場營業級別證。但者量附近居民之夜間安寧，雖電子遊戲場管理條例並未規定，仍於登記證上附記「營業時間不得超過夜間 12 時」。

試問：關於上開「營業時間不得超過夜間 12 時」之附記，甲如有不服，如何救濟？

【擬答】：

本題涉及授益性行政相對人對於處分附記之附款不服時，應否及如何提起救濟之問題。以下說明之：

(一)登記證之附記為附款中之負擔

1. 台北市政府核發之營利事業登記證（系爭登記證）及電子遊戲場營業級別證（系爭級別證）為授益性行政處分

按行政程序法（行程法）第 92 條第 1 項規定，行政機關依公法法規，對外所為直接發生法律效果之單方行為為行政處分。本題中，北市府於審核甲之申請後，決定對甲核發系爭登記證及級別證，使甲取得合法經營電子遊戲場之權利，可認為系爭登記證與級別證為對甲之授益性行政處分。

2. 登記證附記「營業時間不得超過夜間 12 時」為負擔

依行程法第 93 條第 2 項規定，行政機關於核發授益性行政處分之際，得同時附加附款，以調整該處分之效力或內容。法定附款之種類包括期限、條件、負擔、保留廢止權及保留負擔等。其中，原本得以獨立之行政處分存在，其內容為異於原處分之附款，是為負擔。

本題中，北市府於作成上開授益性處分之際，因考量附近居民之夜間安寧，故於其中之一處分（系爭登記證）上附記「營業時間不得超過夜間 12 時」，乃是對於該處分內容之限制。且查其性質，北市府本得另於系爭登記證之外單獨再為另一行政處分，又電子遊戲場管理條例對其並無規定。則應可認定該附記為負擔之附款。

(二)甲得單獨對該附記提起行政救濟

按附款之性質不同，處分相對人或利害關係人如有不服，得否單獨對之提起行政救濟？有不同見解。惟一般認為，處分相對人或利害關係人不服負擔時，得單獨對之提起行政救濟，於此，有稱為「孤（獨）立撤銷訴訟」者。

據此，甲得單獨對北市府於系爭登記證上附記之「營業時間不得超過夜間 12 時」負擔，提起撤銷訴願及撤銷訴訟，並主張該附款有違行程法第 94 條不當聯結禁止原則及同法第 7 條之比例原則，構成裁量瑕疵違法。

二、臺北市府衛生局突襲檢查臺北市 A 動物醫院（負責人為甲獸醫師）之管制性麻醉藥品，結果發現甲所僱用之乙獸醫師未領有施打麻醉藥品許可，即逕行使用替某貓進行麻醉手術，檢查中並發現 A 動物醫未逐次填具使用麻醉藥品之處方箋，而且其動物病歷亦未依法保存 5 年。

試問：

(一)臺北市府衛生局得否對 A 動物醫院因違反多條管制藥品管理條例規定，而予以重復多次處罰？理由何在？

(二)臺北市府衛生局於處罰 A 動物醫院時，應否讓甲或乙陳述意見？理由何在？

【擬答】：

## 公職王歷屆試題 (101 地方政府特考)

### (一)衛生局對 A 醫院之處罰

依題意，台北市政府衛生局（衛生局）得否對於 A 醫院處罰，應視 A 是否構成行政罰法上得裁罰之違法要件而定。以下分別說明之：

1. 首先，衛生局應先確定 A 醫院是否該當於管制藥品管理條例所規定之各個違法行為之構成要件。
2. 其次，衛生局應確認 A 醫院之行為，是否不具備行政罰法第 11 條至第 13 條之「阻卻違法事由」。包括：依法令或上級公務員職務命令之行為、正當防衛與緊急避難等。
3. 復次，衛生局應認定 A 之行為應具備故意或過失。於此，應依行政罰法第 7 條第 2 項規定，即法人、設有代表人或管理人之非法人團體等組織違反行政法上義務者，應以其代表人、管理人等，或實際行為之職員、受僱人或從業人員之故意、過失，推定為該等組織之故意、過失。

依題意，A 醫院負責人甲醫師，及甲所僱用之乙獸醫師，分別為 A 醫院之代表人及受僱人，故衛生局得以甲、乙之故意或過失，推定為 A 醫院之故意或過失。從而於具備上述各個違法要件後，對 A 醫院依法裁罰。

按行政罰法第 25 條規定，數行為違反同一行政法上義務之規定者，分別處罰之。依題意，A 醫院之違法行為包括「未逐次填具施用麻醉藥品之處方箋」以及「未依法保存動物病歷」，即包括數個違法行為。故衛生局依法應分別處罰 A 醫院之違法行為。

### (二)衛生局於處罰 A 醫院前應先通知甲陳述意見

依同法第 42 條規定，行政機關於裁處前，除有第 42 條但書所列得不予陳述意見之情形外，應給予受處罰者陳述意見之機會。以保障受處罰者之程序權利。

因陳述意見為裁處程序之行為，行政罰法並無明文規定。於此，衛生局應依行政程序法第 22 條規定，通知 A 醫院之代表人甲依法陳述意見。

### 乙、測驗題部分：

- (A) 1. 下列何種規定，行政機關在適用時，有合義務裁量原則之適用？
- (A)拋棄紙屑者，處新臺幣 1200 元以上，6000 以下罰鍰
  - (B)汽車行駛於道路上，其駕駛人未繫安全帶者，處駕駛人新臺幣 1500 元罰鍰
  - (C)行政執行之義務人因管收，而其一家生計有難以維持之虞者，不得管收
  - (D)行政機關認再開程序之申請有理由者，應撤銷、廢止、或變更原處分
- (B) 2. 依司法院釋字第 570 號解釋，認為內政部與經濟部會同時發布之玩具槍管理規則，禁止製造、輸入、販賣類似真槍之玩具槍，違反下列何原則而違憲？
- (A)法律優位原則
  - (B)法律保留原則
  - (C)比例原則
  - (D)差別待遇禁止原則
- (C) 3. 某行政機關首長要求所屬公務員辦理人民依法申請案件，必須在 3 個工作天內完成。但該機關卻於受理某位民眾甲之申請案後，無故一反往常均於 3 天內完成之作法，遲延至第 10 個工作天才完成。請問該事件之處理違反何種法律原則？
- (A)法律優位原則
  - (B)法律保留原則
  - (C)行政自我拘束原則
  - (D)行政便宜原則
- (D) 4. 下列何者不具行政法法律關係主體之資格？
- (A)未成年人
  - (B)甲股份有限公司
  - (C)法務部
  - (D)教育部總務司
- (D) 5. 公務人員依法組成之協會，其權限不包括下列何者？
- (A)對考績事項提出建議
  - (B)對退撫事項提出建議
  - (C)對工作時間提出協商
  - (D)團體協約權
- (C) 6. 縣(市)間，事權發生爭議時，如何處理？
- (A)由行政院解決之
  - (B)由內政部會同中央各該主管機關解決之
  - (C)由內政部解決之
  - (D)由中央各該主管機關解決之

公職王歷屆試題 (101 地方政府特考)

- (A) 7. 合議制之委員會，其主要決策必須以合議方式行之。下列何者不屬之？  
(A)僑務委員會 (B)中央選舉委員會  
(C)公平交易委員會 (D)國家通訊傳播委員會
- (A) 8. 下列何者非公務人員保障法之保障對象？  
(A)公立學校校長 (B)公立學校職員  
(C)公營事業依法任用人員 (D)機關依法雇用人員
- (C) 9. 內政部開辦國民年金後，因位另設機關負責，透過立法機關將業務勞工保險局辦理，此種情形類似於行政法學理上的哪種行為？  
(A)機關協助 (B)權限委任 (C)權限委託 (D)權限委辦
- (D) 10. 關於義務人拘提管收及應負義務之規定，於下列何者不適用？  
(A)義務人為未成年人時之法定代理人  
(B)合夥之執行業務合夥人  
(C)義務人死亡者，其繼承人、遺產管理人或遺囑執行人  
(D)破產管理人
- (D) 11. 依司法院釋字第 287 號解釋，解釋性行政規則若前後不一致時，下列敘述何者正確？  
(A)依後法廢前法之原則，依前釋示所為之行政處分應屬當然錯誤  
(B)依前釋示所為之行政處分，不論是否確定，處分相對人皆得要求依後釋示重為處分  
(C)為求保護人民權益，得由人民選擇依前釋示或後釋示處置  
(D)後釋示發布前，依前釋示所為之行政處分已確定者，若前釋示確屬違法，相對人得請求依後釋示重為處分
- (C) 12. 下列何者並非行政法院所得審查之行政處分？  
(A)高等法院否准律師登錄之申請  
(B)立法機關首長對所屬職員之免職處分  
(C)對於外國派遣之使節予以拒絕  
(D)監察院對於違反公職人員財產申報義務公務員之罰鍰
- (B) 13. 行政院環境保護署為協助其所屬下級機關依職權調查證據、認定事實之需，而統一訂定之「事業放流水採樣方法」其性質為：  
(A)法規命令 (B)行政規則 (C)職務命令 (D)行政指導
- (B) 14. 某甲為銷售電機之公司，因認某乙公司屢藉網路等新聞媒體，陳述並散布不實報導，誣指某甲侵害他人專利權情事，足以損害某甲營業信譽，嚴重妨礙公平競爭及交易秩序，違反公平交易法第 19 條、第 22 條及第 24 條規定，向公平交易委員會檢舉。案經公平交易委員會調查結果，以本案依現有事證，尚難認某已有違公平交易法情事，乃函文某甲其檢舉不成立。甲循序提起撤銷訴訟，請問行政法院應如何處理？  
(A)檢舉不成立之函文屬行政處分，行政法院應命原告變更訴訟為一般訴訟  
(B)檢舉不成立之函文非屬行政處分，行政法院得以不合法裁定駁回其訴  
(C)檢舉不成立之函文非屬行政處分，行政法院應續行撤銷訴訟  
(D)檢舉不成立之函文屬行政處分，惟原告不具訴訟權能，行政院應以不合法裁定駁回其訴
- (A) 15. 行政院農業委員會林務局同意配撥樹苗給林地所有人種植，但林地所有人卻未將樹苗種植於林地上，試問行政院農業委員會林務局得為如何之處置？  
(A)以林地所有人未履行負擔為由，職權廢止該授予利益之行政處分  
(B)以林地所有人為履行負擔為由，職權撤銷該授予利益之行政處分  
(C)以贈與條件未成就為由，職權廢止該授予利益之行政處分  
(D)以贈與條件未成就為由，職權撤銷該授予利益之行政處分
- (C) 16. A 為公立學校教師，其遭學校依教師法第 14 條第 1 項第 7 款「行為不檢有損師道」之規定予以解聘，學校於解聘通知書上註明 A 不服解聘時，得以依教師法第 29 條第 1 項及第 33 條規定提出救濟。按教師法第 29 條第 1 項係規定：「教師對主管教育行政機關或學校有關其個人之措施，認為違反或不當，致損其權益者，得向各級機關教師申

公職王歷屆試題 (101 地方政府特考)

訴評議委員會提出申訴」，同法第 33 條則規定：「教師不願申訴或不服申訴、再申訴決定者，得按其性質依法提起訴訟或依訴願法或行政訴訟法或其他保障法律等有關規定，請求救濟」。請問關於 A 不服學校解聘措施所提出法律救濟，下列敘述何者正確？

- (A) A 依法提起訴訟前，應先提起教師申訴  
(B) 教師申訴之標的限於非屬行政處分者，A 不服學校之解聘處分，依法只能提起訴願  
(C) A 不服申訴、再申訴決定者，可直接提起行政訴訟  
(D) A 應同時提起教師申訴與請求國家賠償
- (D) 17. 總公司設於臺北市的豪邁機動車有限公司南投分公司，受行政院環境保護署委託檢驗汽機車排放廢氣量，試問授驗車輛車主不服檢測結果時，依訴願法之規定何者為訴願管轄機關？  
(A) 豪邁機動臺北總公司 (B) 豪邁機動車南投分公司  
(C) 行政院 (D) 行政院環境保護署
- (C) 18. 下行政法院就其訴訟之權限，認其與普通法院確定裁判之見解有異時，應如何處理？  
(A) 裁定駁回訴訟  
(B) 依職權將本案移送最高行政法院  
(C) 裁定停止訴訟程序，並聲請司法院解釋  
(D) 由上級法院協議定之
- (D) 19. 下列何者非屬行政契約？  
(A) 國家賠償協議 (B) 損失補償協議  
(C) 公立大學教師聘約 (D) 政府採購契約
- (C) 20. 私立大學對其學生所為之退學決定，依司法院解釋，認為其性質係：  
(A) 私法上之契約終止行為 (B) 公法上之契約終止行為  
(C) 行政處分 (D) 應循私法訴訟途徑解決紛爭
- (C) 21. 下列何者不屬一般處分？  
(A) 新闢道路之通車公告 (B) 交通號誌  
(C) 指定民宅為私有古蹟 (D) 警察命令違法集會民眾解散
- (D) 22. 下列行政機關之行為，何者不適用行政執行法之規定？  
(A) 人民未於法定期間內繳納之稅款，行政機關要求人民依法繳納  
(B) 商家未於限定期限內停止違法營業行為，行政機關進行斷水斷電  
(C) 人民應於期限內自行拆除違建卻未拆除，行政機關強制拆除違建  
(D) 行政機關要求簽訂 BOT 契約之廠商，應依契約約定履行義務
- (B) 23. 下列有關訴願管轄機關之敘述，何者錯誤？  
(A) 人民不服行政委託事件中受託人所為行政處分，以委託機關為訴願管轄機關  
(B) 行政機關將權限委託不相隸屬之機關，人民不服受委託機關所為行政處分時，一律以委託機關為訴願管轄機關  
(C) 行政機關將權限委任下級機關，人民不服受委任機關所為行政處分時，以委任機關為訴願管轄機關  
(D) 上級政府將權限「委辦」予下級政府，人民不服下級政府之行政處分時，以受委辦機關之直接上級機關為訴願管轄機關
- (C) 24. 依現行行政訴訟法之規定，下列事件，何者以高等行政法院為第一審管轄法院：  
(A) 適用簡易訴訟程序之事件 (B) 交通裁決事件  
(C) 適用通常訴訟程序之事件 (D) 行政訴訟強制執行事件
- (C) 25. A 因違規停車而遭到警察機關委託之民間業者拖吊，A 不服違規停車之罰鍰處分，A 應如何救濟？  
(A) 提起訴願 (B) 依行政執行法第 9 條聲明異議  
(C) 提起行政訴訟 (D) 向地方法院聲明異議