

102 年公務人員特種考試交通事業鐵路人員考試試題

等 別：三等一般警察人員考試、高員三級鐵路人員考試

類 科：行政警察人員、人事行政、事務管理、運輸營業

科 目：行政法

甲、申論題部分：

一、行政罰法第 1 條規定，行政罰包括罰鍰、沒入及其他種類行政罰；第 2 條規定，其他種類行政罰指裁罰性之不利處分，試說明何謂裁罰性不利處分？並分析下列行政機關之行為是否屬於行政罰法規定之行政罰：

(一)證券交易法第 57 條規定，證券商取得經營證券業務之特許，或設立分支機構之許可後，經主管機關發覺有違反法令或虛偽情事者，得「撤銷其特許或許可」。

(二)證券交易法第 59 條第 1 項規定，證券商自受領證券業務特許證照，或其分支機構經許可並登記後，於 3 個月內未開始營業，或雖已開業而自行停止營業連續 3 個月以上時，主管機關得「撤銷其特許或許可」。

【擬答】：

行政罰係指違反行政法上義務而受罰鍰、沒入或其他種類行政罰等之裁罰性不利處分，亦即判斷是否屬行政罰，應視處分中是否具有「裁罰性」及「不利處分」之要件；所謂不利益處分係指對於前已存在之處分，加以撤銷或變更，使當事人蒙受不利益，不利益處分性質上為負擔處分，僅須受作成行政處分之各項法則之支配。

(一)證券交易法第 57 條規定，證券商取得經營證券業務之特許，或設立分支機構之許可後，經主管機關發覺有違反法令或虛偽情事者，得「撤銷其特許或許可」。為具裁罰性之不利處分。

1. 依行政罰法第 2 條之規定：「本法所稱其他種類行政罰，指下列裁罰性之不利處分：

一、限制或禁止行為之處分：限制或停止營業、吊扣證照、命令停工或停止使用、禁止行駛、禁止出入港口、機場或特定場所、禁止製造、販賣、輸出入、禁止申請或其他限制或禁止為一定行為之處分。

二、剝奪或消滅資格、權利之處分：命令歇業、命令解散、撤銷或廢止許可或登記、吊銷證照、強制拆除或其他剝奪或消滅一定資格或權利之處分。

三、影響名譽之處分：公布姓名或名稱、公布照片或其他相類似之處分。

四、警告性處分：警告、告誡、記點、記次、講習、輔導教育或其他相類似之處分。」

2. 證券交易法第 57 條規定，證券商取得經營證券業務之特許，或設立分支機構之許可後，經主管機關發覺有違反法令或虛偽情事者，係違反行政法上義務之行為，其得「撤銷其特許或許可」，屬行政罰第 2 條第 2 款，剝奪或消滅資格、權利之處分。

3. 證券交易法第 57 條規定，得「撤銷其特許或許可」，屬於行政罰法規定之行政罰。

(二)證券交易法第 59 條第 1 項規定，證券商自受領證券業務特許證照，或其分支機構經許可並登記後，於 3 個月內未開始營業，或雖已開業而自行停止營業連續 3 個月以上時，主管機關得「撤銷其特許或許可」。非屬裁罰性之不利處分。

1. 主管機關對於行政相對人之不利益處分，係為具裁罰性之不利處分，亦或單純不利處分，向為學說與實務之重要爭議問題。有提出管制性之不利處分一說，認為，法律規定行政相對人若有該當構成要件之行為時，主管機關乃施以強制或保全之行為，屬於「管制性不利處分」，此與行政罰法所稱之「裁罰性不利處分」係以違反行政法上義務而對於過去不法行為所為之制裁相殊。雖固為不利之行政處分，但不屬於行政罰法所稱之行政罰處分，亦無該法第 26 條關於一事不二罰規定及第 27 條裁處權時效規定之適用。

2. 實務上，最高行政法院 101 年判字 165 號亦認為，主管機關為增強對證券商之管理，防止違規與不法情事之發生，而賦予主管機關於證券商違反法令時，除依該法處罰外，並得視其情節之輕重，採取適當之措施或處分，屬於管制性之不利處分，與行政罰法第 2 條係以違反行政法上義務而對於過去不法行為所為之裁罰性不利處分不同，非屬行政罰法所指之行政罰。

公職王歷屆試題 (102 鐵路特考)

3. 故證券交易法第 59 條規定，得「撤銷其特許或許可」，非屬於行政罰法規定之行政罰，為管制性之不利處分。

二、何謂「委任」、「委託」及「受委託行使公權力」？試舉例說明其意義(15 分)；下列情形屬於上述何種制度：

- (一)國防部委請行政院海岸巡防署辦理東、南沙地區之重要軍事設施管制區之檢查、管制事宜等相關業務。
- (二)行政院農業委員會委請全國農業金庫股份有限公司辦理政策性農業專案貸款有關宣導、推動、帳務處理、財務收支、統計及對於經辦機構之輔導查核事項。

【擬答】：

在管轄恆定原則下，行政機關之管轄權原則上不可任意變更，惟為提高行政效能，促使行政機關在不違背法律及目的下能便宜行事，故於法定的要件之下，容許一有管轄權之行政機關將其權限授與另一原無管轄權之機關，使之得以取得管轄權而行事。機關權限之授與有三：機關間有隸屬關係者為「權限委任」；機關間無隸屬關係者為「權限委託」；機關授與人民或團體者為「受委託行使公權力」。

(一)「委任」、「委託」及「受委託行使公權力」之意義

1. 委任

乃上級機關，將其管轄權之部分移轉下級行政機關，而由該受移轉下級行政機關，以自己名義執行之。行政程序法第 15 條第 1 項規定：「行政機關得依法規將其權限之一部分，委任所屬下級機關執行之。」例如，交通部將車輛登記等監理業務依公路法規定公告交由交通部所屬公路總局辦理。

2. 委託

乃一行政機關將其權限之部分，委由另一不相隸屬之行政機關，以委託機關之名義行使之。行政程序法第 15 條第 2 項規定：「行政機關因業務上之需要，得依法規將其權限之一部分，委託不相隸屬之行政機關執行之。」例如，行政院農業委員會委託勞工保險局核發老年農民福利津貼。

3. 受委託行使公權力

國家或地方自治團體，依法律或法律之授權，為達特定之行政任務，委託私人行使之行政方式。行政程序法第 16 條第 1 項規定：「行政機關得依法規將其權限之一部分，委託民間團體或個人辦理。」例如，如教育部委託私立大學對學生核發畢業證書、船長為維持船上治安所為之緊急處分。

(二)按國防部與行政院海岸巡防署，在現行行政院組織下，為無隸屬關係之機關。故依行政程序法第 15 條第 2 項之規定，國防部委請行政院海岸巡防署辦理東、南沙地區之重要軍事設施管制區之檢查、管制事宜等相關業務，為權限之委託。

(三)按行政院農業委員會為中央行政機關，全國農業金庫股份有限公司為私法人，故依行政程序法第 16 條第 1 項之規定，行政院農業委員會委請全國農業金庫股份有限公司辦理政策性農業專案貸款有關宣導、推動、帳務處理、財務收支、統計及對於經辦機構之輔導查核事項，為受委託行使公權力。

乙、測驗題部分：

- (D) 1. A 公司向主管機關申請設立加油站，嗣後接獲否准設立之函文，其中並未告知救濟途徑及期間，請問此一函文之法律效果如何？
- (A)無效 (B)得撤銷 (C)得補正 (D)不影響其法律效果
- (C) 2. 道路交通安全規則禁止未繳清罰鍰者換發行車執照，可能違反下列何原則？
- (A)法律優先原則 (B)正當法律程序原則
- (C)不當聯結禁止原則 (D)比例原則
- (C) 3. 下列何者並非私經濟行政之事例？
- (A)採購武器

公職王歷屆試題 (102 鐵路特考)

- (B)進口大宗物資出售以穩定價格
(C)林務局否准人民訂立租地契約之申請
(D)出售政府持股以將公營事業轉為民營
- (A) 4. A 向主管機關申請設立瓦斯行，嗣後接獲核准設立之函文，惟其中要求 A 以切結書承諾，未來如有政策變更，主管機關必要時將予以撤照，申請人絕無異議。請問所謂予以撤照之法律性質為何？
(A)授益處分之廢止 (B)授益處分之撤銷
(C)負擔處分之廢止 (D)負擔處分之撤銷
- (C) 5. 人民甲所有土地在 30 年前由政府 A 機關協議價購，約定如不使用由甲以原價購回。今日 A 機關裁撤，辦公廳舍及土地均由 B 機關承受。甲依法得以何種途徑主張權利？
(A)甲應向行政法院提起一般給付訴訟
(B)甲應向 B 機關之上級機關提起訴願
(C)屬於私法爭議，應提起民事訴訟以求解決
(D)甲應向行政法院提起課予義務訴訟
- (B) 6. 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，A 依法提起行政救濟時，主張其行為不檢事涉私德，學校卻加以擴大解釋，並認為教師法第 14 條第 1 項第 7 款規定有「故入人罪」之嫌，請問 A 之主張可能與下列何種法律原則有關？
(A)信賴保護原則 (B)法明確性原則 (C)法律保留原則 (D)誠信原則
- (B) 7. 臺北市政府民政局與新北市政府民政局於管轄權有爭議時，應如何解決？
(A)由行政院決定之
(B)由臺北市政府與新北市政府協議定之
(C)由臺北市政府民政局與新北市政府民政局協議定之
(D)由內政部決定之
- (A) 8. 甲、乙兩位公務員在辦公室因故爭吵，長官認為有礙公務員形象，命甲調換至其他辦公室辦公，同時記乙申誡乙次，甲乙均不服，試問如何提起救濟？
(A)甲、乙均得提起申訴、再申訴 (B)甲、乙均得提起復審
(C)只有甲得提起復審 (D)只有乙得提起復審
- (C) 9. 審理保障事件人員與提起保障事件之公務人員有下列何種關係者，依法不必自行迴避？
(A)曾有四親等內血親關係 (B)曾有三親等內姻親關係
(C)曾有師生關係 (D)曾有家屬關係
- (A) 10. 依行政罰法之規定，違反行政法上義務之處罰，以「何時」之法律或自治條例有明文規定者為限？
(A)行為時 (B)結果發生時 (C)裁處時 (D)最初裁處時
- (B) 11. 新竹行政執行分署在查封欠稅人甲之房屋時，發現其已被地方法院查封，新竹行政執行分署為確保順利執行，依行政執行法第 16 條規定應如何處理？
(A)得再行查封甲之房屋 (B)不得再行查封甲之房屋
(C)得查封甲成年兒子之房屋 (D)得查封甲成年女兒之別墅
- (C) 12. 財團法人消費者文教基金會函請廠商依消費者保護法應准消費者於 7 日內退貨，此項行為屬於：
(A)行政處分 (B)無效之處分 (C)非行政處分 (D)得撤銷之處分
- (D) 13. A 男因宗教因素而申請替代役，主管機關認有疑義，遂依法核定 1 年以下暫不徵集之觀察期，請問此一核定之法律性質為何？
(A)觀念通知 (B)行政指導 (C)程序行為 (D)行政處分
- (D) 14. 採購機關依政府採購法第 101 條規定，將甲廠商刊登為不良廠商，該刊登行為性質為：
(A)行政指導 (B)行政契約 (C)警告性處分 (D)行政處分
- (A) 15. 公立學校教師與學校因聘約問題發生爭議，依行政訴訟法之規定，應提起那一種訴訟？
(B) (A)撤銷訴訟 (B)給付訴訟 (C)課予義務訴訟 (D)公益訴訟

公職王歷屆試題 (102 鐵路特考)

- (D) 16. 甲公司與行政機關訂立行政契約後，因該機關所屬地方自治團體之民意機關制定新的地方自治條例規定，直接導致甲公司履行契約義務之支出費用倍增。有關甲公司之相關權益，依行政程序法，下列敘述何者正確？
- (A) 甲公司如有損失欲求補償，應向締約機關所屬地方自治團體之民意機關請求
(B) 補償金額如有爭議，甲公司應先請求調解，調解無法成立者，方得向法院提出訴訟
(C) 甲公司如提出訴訟，應向被告所在地之地方方法院民事庭提出
(D) 補償之請求權，應自甲公司知有損失時起 1 年內為之
- (A) 17. A 所有之違章建築經主管機關下令強制拆除，A 對主管機關之執行方式有所不服，其應如何提出行政救濟？
- (A) 依行政執行法第 9 條聲請異議 (B) 依行政執行法第 10 條請求國家賠償
(C) 直接提起訴願 (D) 直接提起行政訴訟
- (D) 18. 警察成功攔截飆車慣犯，準備沒入其使用之車輛時，經查甲車係由車主駕駛、乙車為剛報失的贓車、丙車則是向當日臨時不克參加的同夥借用，試問那些車輛得被沒入？
- (A) 甲、乙、丙均可 (B) 僅甲、乙可以 (C) 僅乙、丙可以 (D) 僅甲、丙可以
- (C) 19. 下列何種事件由行政法院審判之？
- (A) 不服國家賠償之拒絕協議 (B) 律師懲戒事件
(C) 不服行政機關否准假釋決定 (D) 法官懲戒事件
- (B) 20. 人民對於下列何種行政處分不服時，得提起訴願？
- (A) 警察機關依社會秩序維護法所為之罰鍰
(B) 法務部依公職人員財產申報法所科處之罰鍰
(C) 行政機關依公務人員考績法所為之免職處分
(D) 法院依社會秩序維護法所為之拘留
- (C) 21. 依現行行政訴訟法，下列有關簡易訴訟程序之敘述，何者錯誤？
- (A) 由地方法院行政訴訟庭審理
(B) 在獨任法官前行之
(C) 不經言論辯論為之
(D) 對於簡易訴訟程序之裁判不服者，除本法別有規定外，得上訴或抗告於管轄之高等行政法院
- (D) 22. 甲向 A 政府申請將其土地由山坡地保育區窯業用地更正編定為丁種建築用地，A 政府函復該土地使用現況編定無誤，不符得受理更正編定之範疇，請其依非都市土地使用管制規則相關規定申請土地變更編定。甲不服該函復，20 日後提出陳情，再經 20 日後才補送訴願書到訴願機關。訴願機關依法應為下列何種處理？
- (A) 該函復非行政處分，應為不受理決定
(B) 訴願已逾法定期間，應為不受理決定
(C) 未於法定期間內補送訴願書，應為不受理決定
(D) 應以訴願無理由，決定駁回
- (D) 23. 公務員甲因其服務機關節能，出太陽時不得開燈，致影響其視力，得如何救濟？
- (A) 調解 (B) 仲裁 (C) 民事訴訟 (D) 申訴及再申訴
- (C) 24. 人民對依中央行政機關組織基準法所稱獨立機關所為之行政處分如有不服時，其訴願管轄機關為何？
- (A) 獨立機關本身
(B) 獨立機關本身所設之訴願審議委員會
(C) 獨立機關之上級機關
(D) 不服獨立機關所為之行政處分而提起行政救濟皆無須經訴願程序
- (D) 25. 下列何者對於行政訴訟事件並無審判權？
- (A) 智慧財產法院 (B) 高等行政法院
(C) 地方法院行政訴訟庭 (D) 地方法院刑事庭