

103 年公務人員特種考試外交領事人員及外交行政人員、 國際經濟商務人員、民航人員及原住民族考試試題

等 別：三等考試

類 科：一般行政、一般民政、社會行政、社會工作、人事行政、勞工行政、原住民族行政、法制、農業
行政

科 目：行政法

甲、申論題部分：

一、某私立大學棒球隊，於進行訓練課程前，隊員 A 生與其他隊員在教練 B 指示下整理訓練場地。當 A 生在撿拾雜草時，教練 B 亦正好在其前方以手推式割草機整理場地，孰料，草地上有塑膠細片從割草機下飛濺出去，刺傷 A 生右眼而導致失明。

請申論下列問題：

(一) A 生得否依據國家賠償法第 2 條第 2 項前段，請求國家賠償？理由為何？(20 分)

(二) 倘若可以的話，應以誰為賠償義務機關？(10 分)

【擬答】：

(一) A 生得依國家賠償法第 2 條第 2 項前段規定，請求國家賠償

1. 按國家賠償法(下同)第 2 條第 1 項規定：「本法所稱公務員者，謂依法令從事於公務之人員。」同條第 2 項前段規定：「公務員於執行職務行使公權力時，因故意或過失不法侵害人民自由或權利者，國家應負損害賠償責任。」一般稱為公務員違法執行職務之國家賠償責任規定。其要件如下：

- (1) 公務員之行為。
- (2) 公務員不法執行職務行使公權力之行為。
- (3) 公務員具備故意或過失。
- (4) 行為侵害人民之自由或權利。
- (5) 造成人民之損害。
- (6) 公務員之不法行為與人民之損害之間具備相當因果關係。

2. 依題意，A 生因 B 教練以割草機整理場地之行為，致其右眼失明。A 生就其身體健康之重大損害，得否依前揭規定請求國家賠償？應檢討下列問題：

(1) B 教練是否為公務員

國家賠償法之公務員，乃依法從事公務之人員，範圍最廣。且依實務見解，公私立學校教師於教授課程時，亦屬本法規定之公務員。據此，B 教練就其訓練課程之身分，應可認定為本法之公務員。

(2) B 教練是否不法執行職務行使公權力

依題意，B 教練先指示 A 及其他學生整理場地，同時又以割草機割草。就一般訓練場地之使用規則而言，考量此等行為可能造成整理場地者受傷，大多會明文禁止。如該私立學校校規有禁止規定者，B 教練之行為即屬不法。

(3) B 教練是否具備故意或過失

依實務見解，本法之過失，是指刑法過失規定之「應注意、能注意而不注意」。本題，依一般社會經驗，B 教練應可知使用割草機，不無造成細片飛濺傷人之可能，卻仍為之。難謂不具備過失責任。

3. 綜上所述，B 教練具備本法規定之公務員身分，其行為亦符合前揭規定之要件。A 生自得據以請求國家賠償。

(二) A 生應以教育部為賠償義務機關

國賠法第 4 條第 1 項規定：「受委託行使公權力之團體，其執行職務之人於行使公權力時，視同委託機關之公務員。受委託行使公權力之個人，於執行職務行使公權力時亦同。」第 9 條規定：「依第二條第二項請求損害賠償者，以該公務員所屬機關為賠償義務

公職王歷屆試題 (103 原住民特考)

機關。」可知有行政委託情事時，人民得向委託機關請求賠償。另參酌釋字第 382 號解釋，私立大學於教學範圍內，為受委託行使公權力教育權限之團體。從而，A 生得依上揭規定，向委託機關即教育部請求國家賠償。

二、地方自治法規是否得作為行政罰之規範依據？(10 分) 地方自治團體在此一立法權限上在實體上與程序上分別受到那些限制與要求？(10 分)

【擬答】

(一)地方自治法規得作為行政罰之規範依據

依地方制度法(地制法)第 26 條規定，自治條例之直轄市法規及縣(市)規章，就違反地方自治事項之行政業務者，得規定處以罰鍰或其他種類之行政罰。由此可見，自治法規中之自治條例，得作為行政罰之規範依據，並未抵觸法律保留原則。

(二)地方自治團體訂定行政罰之限制與要求

1. 程序

依地制法第 26 條第 4 項規定：「自治條例經各該地方立法機關議決後，如規定有罰則時，應分別報經行政院、中央各該主管機關核定後發布。」據此，中央對地方定有罰則之自治條例，得為適法性監督。

2. 實體

(1)種類限制

依地制法第 26 條第 3 項規定：「前項罰鍰之處罰，最高以新臺幣十萬元為限；並得規定連續處罰之。其他行政罰之種類限於勒令停工、停止營業、吊扣執照或其他一定期限內限制或禁止為一定行為之不利處分。」此一規定，為自治條例罰則「種類」之限制。

(2)內容限制

依地制法第 28 條規定，「創設、剝奪或限制地方自治團體居民之權利義務」，應以自治條例定之。此為自治條例罰則「內容」之限制。

乙、測驗題部分：

- (B) 1. 下列何者非公務人員保障法第 4 條所定之救濟程序？
(A)複審 (B)再複審 (C)申訴 (D)再申訴
- (C) 2. 依司法院釋字第 491 號解釋，對於公務人員之免職處分係限制憲法保障人民服公職之權利，應踐行正當法律程序。下列說明何者錯誤？
(A)作成處分應經機關內部組成立場公正之委員會決議
(B)委員會之組成由機關首長指定者及由票選產生之人數比例應求相當
(C)處分後應給予受處分人陳述及申辯之機會
(D)處分書應附記理由並表明救濟方法
- (C) 3. 依公務人員保障法第 25 條規定，公務人員已亡故者，其遺族基於該公務人員身分所生之公法上財產請求權遭受侵害時，亦得依本法規定提起何種救濟程序？
(A)申訴 (B)再申訴 (C)複審 (D)再複審
- (D) 4. 依行政程序法第 3 條規定，下列何種事項仍適用本法之程序規定？
(A)刑事案件犯罪偵查程序 (B)國家安全保障事項
(C)私權爭執之行政裁決程序 (D)對公務員所為之免職行為
- (A) 5. 依行政程序法第 111 條規定，行政處分有下列何種情形，並非無效？
(A)不能由口頭處分中得知處分機關者
(B)內容對任何人均屬不能實現者
(C)所要求或許可之行為構成犯罪者
(D)未經授權而違背法規有關專屬管轄之規定或缺乏事務權限者
- (C) 6. 依行政罰法第 14 條規定，對於故意共同實施違反行政法上義務之行為者，依其行為情節之輕重，如何處罰？
(A)擇一處罰 (B)加重處罰 (C)分別處罰 (D)共同處罰
- (A) 7. 依行政訴訟法第 25 條規定，人民與受委託行使公權力之團體，因受託事件涉訟者，係以何者為被告？
(A)受託之團體 (B)原委託機關

公職王歷屆試題 (103 原住民特考)

- (C)准許設立團體之目的事業主管機關 (D)原委託機關之上級機關
- (B) 8. 依行政執行法第 41 條規定，關於人民因執行機關依法實施即時強制，請求損失補償之說明，下列何者錯誤？
(A)人民身體遭受特別損失，得請求補償
(B)損失補償，得以回復原狀為之
(C)損失補償，以補償實際所受之特別損失為限
(D)損失補償，應於知有損失後，二年內向執行機關請求之
- (D) 9. 依行政訴訟法第 229 條第 2 項之規定，下列何者不屬於地方法院行政訴訟庭簡易訴訟程序之範圍？
(A)關於稅捐課徵事件涉訟，所核課之稅額在新臺幣 40 萬元以下者
(B)因不服行政機關所為講習處分而涉訟者
(C)關於內政部入出國及移民署之行政收容事件而涉訟者
(D)因不服行政機關所為停業處分而涉訟者
- (A) 10. 依司法院釋字第 518 號及第 628 號解釋，農田水利會係秉承國家推行農田水利事業宗旨，由法律賦予其興辦、改善、保養既管理農田水利事業而設立之何種組織？
(A)公法人 (B)私法人 (C)行政機關 (D)內部單位
- (C) 11. 下列不屬於國家賠償法第 3 條所規定之「公有公共設施」？
(A)臺北市市民大道 (B)臺北市大安森林公園
(C)臺灣電力公司之發電廠 (D)所有權屬於私人之既成道路
- (A) 12. 下列何者不當然構成行政訴訟之撤回？
(A)原告與被告和解
(B)合意停止訴訟程序之當事人，自陳明合意停止時起，如於四個月內不續行訴訟者
(C)合意停止訴訟程序後續行訴訟而第二度再陳明合意停止訴訟程序者
(D)當事人兩造無正當理由遲誤言詞辯論期日，無礙公益之維護，而於四個月內不續行訴訟者
- (C) 13. 不服行政法人「國立中正文化中心」之處分，應以下列何機關為訴願管轄機關？
(A)臺北市政府 (B)文化部 (C)教育部 (D)行政院
- (D) 14. 下列處分何者必須給予相對人陳述意見之機會？
(A)大量作成同種類之處分
(B)行政強制執行時所採取之各種處置
(C)行政處分所根據之事實，客觀上明白足以確認者
(D)行政機關命人民停業之行政處分
- (C) 15. 下列不屬於政府應主動公開之資訊？
(A)法規命令 (B)裁量基準
(C)軍事採購合約 (D)書面之高速公路工程維護合約
- (D) 16. 下列何者不屬於行政事實行為？
(A)交通部中央氣象局發布氣象報告 (B)高雄市政府進行 81 氣爆善後道路整修
(C)衛生局指導市民如何防範登革熱 (D)交通警察指揮交通
- (A) 17. 下列何者非屬於公法契約？
(A)營造廠為承攬與興建行政機關辦公大樓所締結之契約
(B)醫療院所與衛生福利部全民健康保險署簽訂特約醫療院所契約
(C)公同共有人以書面約定由其中一人擔納稅義務人，並通知該管之稅務機關
(D)數地方自治法人機關締結共同設置並營運廢棄物處理設施之契約
- (C) 18. 下列何者不屬於對物處分？
(A)將完成之道路設施，命名為○○市○○區大學路，並開放通行
(B)將年逾百年而具有特殊文化價值之建築物，指定為市定古蹟
(C)認定市民甲擁有之建築為實質違章建築，命令甲於一週內自行拆除，逾期將由工務局強制拆除
(D)於上下班交通尖峰時間，彈性將道路或橋梁之車道進行調撥
- (D) 19. 直轄市公務員甲，受到該直轄市政府一次記二大過之處分，甲不服處分，其正確救濟途徑為何？
(A)向該直轄市政府請願
(B)經由該直轄市政府向行政院提起訴願
(C)經由該直轄市政府向行政院人事行政總處申訴
(D)經由該直轄市政府向公務人員保障暨培訓委員會提起復審
- (D) 20. 下列不屬於行政法人之特徵？

公職王歷屆試題 (103 原住民特考)

- (A)具有行政法上權利義務之歸屬主體性 (B)採取企業化經營
(C)係為達成特定之公共行政目的而設 (D)具有獨立性，不受其他機關監督
- (D) 21. 下列何者非屬裁量有瑕疵之類型？
(A)裁罰金額超過法律規定為上限
(B)為了增加地方收入，而從重裁罰交通違規之行為
(C)對於違規行為不分輕重與對法益侵害之大小，一律處以最高額之罰鍰
(D)對於闖紅燈之機車，誤以車牌染污泥為由，處罰駕駛人
- (D) 22. 下列何者兼具外部法及內部法之性質？
(A)規範機關內部組織之行政規則
(B)規範機關內部事務分配之行政規則
(C)規範機關人事管理之行政規則
(D)為協助下級機關或屬官統一解釋法令而發布之行政規則
- (B) 23. 「不要用大砲打小鳥」係用以描述何原則？
(A)明確性原則 (B)比例原則 (C)平等原則 (D)信賴保護原則
- (B) 24. 依國家賠償法第 4 條及第 9 條規定，受委託行使公權力之團體，其執行職務之人於行使公權力造成國家賠償，下列何者為賠償義務機關？
(A)委託機關之上級機關 (B)委託機關
(C)准許設立團體之目的的事業主管機關 (D)受委託行使公權力之團體
- (D) 25. 依行政程序法第 3 條規定，下列何者機關之行政行為，適用本法程序規定？
(A)行政法院 (B)立法院 (C)監察院 (D)考試院

職
王