

104 年公務人員特種考試原住民族考試試題

考試別：原住民特考

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、原住民族行政、法制、農業行政

科 目：行政法

甲、申論題部分：

一、某日大街上有一精神疾病者，不知何種原因受到激怒，遂持菜刀在街上揮舞，雖還未傷人，然巡邏員警遇到後，即以強制力制伏並攜回警察分局留置室達數個小時，待其家人到達分局後，才予以釋回，此種行為係即時強制之管束，試問管束之要件為何？而即時強制之意義、要件及特徵各為何？針對即時強制之行為有無行政救濟之途徑？請詳述之。

【擬答】

(一)管束之要件

按行政執行法第 37 條規定，對於人之管束，以合於下列情形之一者為限：一、瘋狂或酗酒泥醉，非管束不能救護其生命、身體之危險，及預防他人生命、身體之危險者。二、意圖自殺，非管束不能救護其生命者。三、暴行或鬥毆，非管束不能預防其傷害者。四、其他認為必須救護或有害公共安全之虞，非管束不能救護或不能預防危害者。另管束，不得逾二十四小時。

準此，行政執行法之管束，應具備下列要件：

1. 限於對人身自由之管束。
2. 限於行政執行法第 37 條第 1 項規定之法定事由。
3. 管束時間限於 24 小時內。

(二)即時強制之概念

即時強制是指，行政機關為阻止犯罪、危害之發生或避免急迫危險，而有即時處置之必要時，所採取之緊急性執行措施。

其要件及特徵為：

1. 行政機關為避免危害、犯罪或急迫危險發生。
2. 有及時處置必要。
3. 具緊急性、強制性之措施。

(三)救濟途徑

依行政執行法第 41 條規定，人民因執行機關依法實施即時強制，致其生命、身體或財產遭受特別損失時，除因可歸責於該人民之事由者外，得請求補償。損失補償，應以金錢為之，並以補償實際所受之特別損失為限。另對於執行機關所為損失補償之決定不服者，得依法提起訴願及行政訴訟。

其次，即時強制同意適用行政執行法第 9 條聲明異議規定，即義務人或利害關係人對即時強制之職執行命令、執行方法、應遵守之程序或其他侵害利益之情事，得於執行程序終結前，向執行機關聲明異議。對聲明異議，執行機關認其有理由者，應即停止執行，並撤銷或更正已為之執行行為；認其無理由者，應於十日內加具意見，送直接上級主管機關於三十日內決定之。

二、甲向乙市政府依「乙市攤販管理自治條例」申請攤販營業許可，經乙市政府審查通過，發給攤販營業許可證，有效期間為三年。該營業許可證背面加註「若因核准設攤地點涉及私人土地，經所有權人提出異議時，應於一個月內提供所有權人同意書，逾期未補正即由本府廢止原行政處分許可之效力。」嗣後土地所有權人丙不同意甲使用土地，經召開協調會未果。因甲未能如期取得同意書，乙市政府遂廢止其營業許可。試問該註記之法律性質為何？甲因獲攤販營業許可，已貸款購買許多營業設備，今因許可遭廢止，受有損失，得否主張信賴利益之損失補償？

【擬答】

(一)乙市政府註記為附款

按行政程序法第 93 條規定，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。附款種類包括期限、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。本題乙市政府之註記係於附於受益處分，為附加之意思表示，就其內容而言，應為廢止權之保留。

(二)甲不得主張信賴保護

行程法第 126 條第 1 項規定，原處分機關依第 123 條第 4、5 款規定廢止授予利益之合法行政處分者，對受益人因信賴該處分致遭受財產上之損失，應給予合理之補償。除此之外，受益人無從主張。本題乙市政府廢止原處分，尚非基於公益，故不得主張信賴保護原則。

乙、測驗題部分：

- (D) 1. 醫事檢驗師法第 30 條規定，醫事檢驗所不得以不正當方法，招攬業務。所謂不正當方法並無明文定義，應就具體事實認定之，其係屬於下列何項概念？
(A)基礎法律概念 (B)確定法律概念
(C)具體法律概念 (D)不確定法律概念
- (C) 2. 地方政府依法應作為而不作為，致嚴重危害公益或妨礙地方政務正常運作，於情況急迫時，得如何處理？
(A)命地方主管機關立即處理 (B)命鄰近地方主管機關立即處理
(C)逕予代行處理 (D)懲處地方政府首長
- (C) 3. 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，經向主機關請求，遭否准時，應如何救濟？
(A)申訴 (B)訴願
(C)復審 (D)向行政法院提起給付訴訟
- (D) 4. 公費醫師填具公費學生志願書約定，約定求學期間接受公費待遇，畢業後，依公費醫師服務簡則規定接受分發，志願依照分發地點及科別接受住院醫師訓練及服務計 6 年之義務。上述約定，依據司法院解釋及行政法院見解屬於下列何者？
(A)行政處分 (B)附負擔行政處分
(C)行政處分附款 (D)行政契約
- (C) 5. 國家發行彩券行為，基本上具有公法性質，彩券發行專屬權委託行使，亦應具有公法性質。基於事務性質，主管機關對於發行機構之甄選與指定而形成主管機關與運動彩發行機構間之法律關係，此項甄選與指定行為之性質，依據行政院見解為下列何者？
(A)事實行為 (B)行政契約 (C)行政處分 (D)行政指導
- (B) 6. 役男體格檢查表臨時記載欄或總評欄之簽註內容，檢查醫院之醫師採行之檢查程序嚴謹並無瑕疵，經實際徵兵檢查後，自應尊重專科醫師本於其醫學專業所作之診斷，醫師對役男實際病狀之診斷，屬於下列何者？
(A)行政處分 (B)判斷餘地 (C)行政裁量 (D)行政執行
- (D) 7. 故意、過失為違反行政法而應受處罰行為之責難基礎，且故意為明知而觸法，過失為疏失而違法，故意、過失本身對法規範之違誤有著不同受責程度，因此對比較苛責之故意行為，依據行政法院見解應由何者負舉證責任？
(A)行為人 (B)利害關係人 (C)舉發人 (D)裁處機關
- (D) 8. 人民不服中央或地方機關之行政處分，循訴願或行政訴訟程序救濟，依現有解釋判例，包括利害關係人而非專以受處分人為限。所謂利害關係乃指法律上之利害關係而言，不包括事實上之利害關係。依據學說見解，下列何項理論最具有直接關聯性？
(A)私經濟行政理論 (B)關聯理論
(C)雙階段理論 (D)保護規範理論
- (A) 9. 直轄市政辦理自治事項違背憲法、法律或基於法律授權之法規者，由中央各該主管機關報下列何者予以撤銷、變更、廢止或停止其執行？
(A)行政院 (B)立法院
(C)司法院 (D)管轄之行政法院
- (D) 10. 行政機關得行使自由裁量權而怠於行使，致令法律保護人民利益而不顧，亦即行政機關消極不行

公職王歷屆試題 (104 原住民特考)

使其行政上自由裁量權，係違反下列何項原則？

- (A)平等原則 (B)比例原則
(C)誠信原則 (D)裁量怠惰禁止原則
- (D) 11. 律師不服律師懲戒覆審委員會之決議，應為下列何者救濟？
(A)提起訴願 (B)提起申訴
(C)提起行政訴訟 (D)不得再行提起行政訴訟
- (B) 12. 行政機關將其權限交由隸屬之下級機關辦理者，稱為下列何者？
(A)交辦 (B)委任 (C)委託 (D)委辦
- (B) 13. 行政機關為違章建築之拆除，函請警察局到場維持秩序，此項行為為下列何者？
(A)行政輔助 (B)行政協助 (C)行政委託 (D)行政助手
- (D) 14. 有關政務官之敘述，下列何者正確？
(A)原則上有任用資格限制 (B)須經過國家考試及格
(C)去職要件受法律保障 (D)受公務員懲戒
- (D) 15. 行政機關對下級機關所為抽象規定，不發生直接法律效果之行政行為，稱為下列何者？
(A)法規命令 (B)行政指導 (C)一般處分 (D)行政規則
- (B) 16. 交通警察在十字路口操作交通管制燈號以指揮駕駛人，其性質為下列何者？
(A)行政指導 (B)一般處分 (C)行政勸導 (D)行政事實行為
- (D) 17. 行政機關作成行政處分，下列敘述何者錯誤？
(A)行政機關之單方行為 (B)可能產生私權效果
(C)原則上非以書面方式為必要 (D)須有相對人之申請
- (D) 18. 依行政程序法之規定，人民不服聽證所作成之行政處分，應如何進行行政救濟？
(A)應先提起訴願 (B)應續行行政訴訟
(C)應先提起異議而後訴願 (D)得逕提起行政訴訟
- (C) 19. 依大多通說之見解，應自行迴避之公務員未迴避而作成行政處分，該處分產生下列何者效果？
(A)不成立 (B)無效 (C)得撤銷 (D)得廢止
- (A) 20. 依行政罰第 26 條之規定，罰鍰與刑事確定裁判之關係，下列敘述何者正確？
(A)依一事不二罰之原則，原則上不得併罰
(B)依一事不二罰之原則，原則上得併罰
(C)是否併罰，依具體個案決定之
(D)緩起訴處分經撤銷，並經判決有罪確定，須退還罰鍰
- (A) 21. 依行政執行法第 28 條之規定，下列何者屬於直接強制之方法？
(A)註銷證照 (B)管收 (C)拘提 (D)留置
- (B) 22. 該管行政機關依法實施及時強制，致人民遭受特別損失時，其得請求損失補償，該項補償應以下列何者方式為之？
(A)法無明訂
(B)一律金錢補償
(C)以回復原狀為原則，金錢補償為例外
(D)以金錢補償為原則，回復原狀為例外
- (D) 23. 依訴願法之規定，人民不服縣政府所屬各級機關之行政處分，其訴願管轄機關為下列何者？
(A)省政府廳、處、局等 (B)省政府
(C)中央主管部、會等 (D)縣政府
- (D) 24. 依國家賠償法之規定，國家賠償法應以下列何者方法為之？
(A)一律回復原狀
(B)一律金錢補償
(C)以回復原狀為原則，金錢給付為例外
(D)以金錢給付為原則，回復原狀為例外
- (A) 25. 依國家賠償法之規定，請求國家賠償時，應踐行下列何者程序？
(A)協議先行主義 (B)協議選擇主義 (C)調解先行主義 (D)協調先行主義