

104年公務人員特種考試關務人員考試、104年公務人員特種考試身心障礙人員考試及104年國軍上校以上軍官轉任公務人員考試  
試題

等 別：三等考試

類 科：一般行政、人事行政、法制、教育行政

科 目：行政法

甲、申論題部分：(50 分)

一、何謂「法律明確性」、「授權明確性」及「行政行為明確性」原則？請分別舉例說明之。

(25 分)

【擬答】

(一)法律明確性原則

法律明確性原則係指，立法者訂定之法律內容應具體明確。至於法律具體明確的程度為何，司法院大法官(下同)釋字 491 號等解釋指出，法律以抽象概念表示者，不論其為不確定概念或概括條款，均須符合明確性之要求，其意義須非難以理解，且為一般受規範者所得預見，並得經由司法審查加以確認。

此外，在釋字第 690 號解釋中，大法官認為，傳染病防治法第 37 條第 1 項(系爭規定)雖未將強制隔離予以明文例示，惟已有「令遷入指定處所」之明文，則將曾與傳染病病人接觸或疑似被傳染者令遷入一定處所，使其不能與外界接觸之強制隔離，係屬系爭規定之必要處置。自法條文義及立法目的，並非受法律規範之人民所不能預見，亦可憑社會通念加以判斷，並得經由司法審查予以確認，即與法律明確性原則尚無違背。

(二)授權明確性原則意義：

1. 意義

授權明確性原則係指法規命令於形式上須有法律之授權，且授權法律須明確表明母法授權之「內容」、「目的」與「範圍」。本原則源於德國基本法第 80 條第 1 項規定，我國則基於司法院大法官多號解釋，使本原則成為憲法位階之一般法律原則。

2. 發展：

(1)釋字 394 號解釋指出，若法律僅為概括授權時，依此種概括授權所訂定之命令祇能就執行母法有關之細節性及技術性事項加以規定，尚不得超越法律授權之外，逕行訂定制裁性之條款。

(2)釋字 522、680 號解釋認為，授權條款之明確程度，則應與所授權訂定之法規命令對人民權利之影響相稱。法律授權主管機關訂定命令補充刑罰規定時，由授權之母法整體觀察，已足使人民預見行為有受處罰之可能，即與得預見行為可罰之意旨無違，不以確信其行為之可罰為必要。顯然較釋字第 522 號解釋之審查標準寬鬆。

(3)另釋字第 604、612 號解釋協同意見書則建構「層級式審查基準」。涉及人民生命及身體自由者，適用嚴格法律保留原則，對授權明確性之審查較嚴；涉及人民其他自由權利者，適用一般法律保留原則，對授權明確性之審查較寬。其次，涉及刑罰之規定，適用嚴格法律保留原則，對授權明確性之審查較嚴；涉及行政罰或其他行政干預之規定，適用一般法律保留原則，對授權明確性之審查較寬。

(三)行政行為明確性原則

行政行為明確性原則是指行政行為之要件與效果均應具體明確，使人民有預見可能性，有所遵循。尤其是干涉行政措施，其內容如不明確，將使法律關係陷於不安定狀態，使人民處

## 公職王歷屆試題 (104 身障特考)

於不利地位。

行政程序法第96條第1項規定書面行政處分應記載之事項，如相對人、主旨、事實理由及法令依據等，均可視為行政行為明確性相關規定。此外，同法第137條第3項規定雙務契約「應載明」人民給付之特定用途及僅供該特定用途使用之意旨。同法第167條第1項規定：行政機關對相對人為行政指導時，「應明示」行政指導之目的、內容、及負責指導者等事項。均可視為行政行為明確性之具體表徵。

二、請依相關法律說明公務員之服從義務為何？又依據行政中立法規定，長官若要求公務人員從事行政中立法禁止之行為，該公務人員得依法之處理與請求救濟之方式各為何？(25 分)

### 【擬答】

(一)公務員服從義務之內涵

#### 1. 意義

依公務員服務法(下稱「服務法」)第2條規定，長官就其監督範圍以內所發命令，屬官有服從之義務。此即為公務人員負服從法律及上級命令義務之主要依據。此外，公務人員保障法第17條第1項亦規定，公務人員對於長官監督範圍內所發之命令有服從義務。

#### 2. 對於長官違法命令之處理：

關於上級長官違法命令應如何處理？學理上有絕對服從說、相對服從說及陳述意見說等不同見解。惟上述三說均有缺失，故現行公務人員保障法第17條參考德國法制，規定公務人員對於長官監督範圍內所發之命令有服從義務，如認為該命令違法，應負報告之義務。該管長官如認其命令並未違法，而以書面下達時，公務人員即應服從。其因此所生之責任，由該長官負之。但其命令有違反刑事法律者，公務人員無服從之義務。前述情形，該管長官非以書面下達命令者，公務人員得請求其以書面為之，該管長官拒絕時，視為撤回其命令。

據此，公務員原則上仍負有服從上級長官命令之義務，但如認命令違法時，屬官應負「報告義務」，此項報告義務之對象除該上級長官外，並應及於再上級長官。經屬官報告後，該管長官如認其命令並未違法，即應以書面下達該命令。如未以書面，公務人員得請求其以書面為之，於其拒絕時即視為撤回命令。不過，長官之命令違反刑事法律時，公務人員無服從之義務。

(二)長官要求公務人員從事行政中立法禁止之行為，該公務人員之處理與請求救濟之方式

依公務人員行政中立法第14條規定，長官不得要求公務人員從事本法禁止之行為。長官如違反者，公務人員得檢具相關事證向該長官之上級長官提出報告，並由上級長官依法處理；未依法處理者，以失職論，公務人員並得向監察院檢舉。此一規定與前述保障法之報告義務及長官作成書面之規定，顯屬不同。

## 乙、測驗題部分：(50 分)

(C) 1. 行政行為得否為差別待遇？

- (A)為授益性行政行為時，無論如何，均得為之
- (B)無論為授益性或干預性行政行為，無論如何，均不得為之
- (C)無論為授益性或干預性行政行為，有正當理由時，均得為之
- (D)由上級行政機關決定之

(C) 2. 法律規定對於違規行為可處罰鍰、停工、停業，主管機關考量個案情節後，決定處以吊扣執照時，試問此行政行為有下列何種瑕疵？

- (A)違反不當聯結禁止原則
- (B)裁量怠惰
- (C)裁量逾越
- (D)裁量權濫用

## 公職王歷屆試題 (104 身障特考)

- (A) 3. 下列何者非屬地方自治團體之行政機關？  
(A)臺灣省政府 (B)新北市政府 (C)雲林縣政府 (D)基隆市政府
- (B) 4. 下列何項有瑕疵行政處分無法因事後補正而有效？  
(A)必須記明之理由已於事後記明者  
(B)應以證書方式作成已於事後給予證書者  
(C)應給予當事人陳述意見之機會已於事後給予者  
(D)應參與行政處分作成之其他機關已於事後參與者
- (C) 5. 下列何項行政處分之受益人，其信賴值得保護？  
(A)明知行政處分違法或因過失而不知者  
(B)以賄賂方法使行政機關作成行政處分者  
(C)未於作成行政處分機關通知期間內提出陳述意見書者  
(D)對重要事項提供不正確資料，致使行政機關依該資料而作成行政處分者
- (A) 6. 關於公法上請求權之敘述，下列何者正確？  
(A)因時效完成而當然消滅  
(B)請求權時效不因行政機關為實現該權利所作成之行政處分而中斷  
(C)除法律有特別規定外，於請求權人為人民時，因五年間不行使而消滅  
(D)除法律有特別規定外，於請求權人為行政機關時，因十年間不行使而消滅
- (A) 7. 行政機關與人民締結雙務契約，而未於契約中約定人民給付之特定用途時，該行政契約之效力為何？  
(A)無效  
(B)經雙方終止契約後，失其效力  
(C)經行政機關單方調整契約內容後，有效  
(D)若雙方之給付相當，且有正當合理之關聯，仍有效
- (B) 8. 某食品業者生產之食品涉嫌摻偽，同時觸犯食品安全衛生管理法之刑事處罰與行政罰之規定，試問應如何處罰？  
(A)先處以法定額度較高之罰鍰 (B)先依刑事法律規定處罰之  
(C)得併處罰金與罰鍰 (D)先處罰金即不得裁處歇業
- (D) 9. 高雄市某攤販被市政府環境保護局裁處二萬元罰鍰，逾期不繳納，依法由下列那一機關執行之？  
(A)高雄市政府 (B)高雄市政府環境保護局  
(C)高雄高等行政法院 (D)高雄行政執行分署
- (C) 10. 行政機關為避免急迫危險，而有即時處置之必要時，得採取下列何種執行方法？  
(A)直接強制 (B)間接強制 (C)即時強制 (D)拘提管收
- (C) 11. 甲因未經許可在住家一樓經營商業，經檢舉被裁處罰鍰，接到裁罰書時，立即向處分機關表示不服，之後即未採取任何動作，試問甲是否已完成提起訴願之程序？  
(A)表示不服時，即已完成提起訴願程序  
(B)若在受理機關記載表示不服之文書上簽名，即已完成  
(C)應視為已提起訴願，但應補送訴願書  
(D)應另繕具訴願書，重新提起訴願
- (C) 12. 車輛流量大時，限制乘坐三人以下車輛通行，而非全面禁止通行，此為何項法律原則之展現？  
(A)明確性原則 (B)誠信原則 (C)比例原則 (D)平等原則
- (B) 13. 因下列何種原因提起行政訴訟時，依法無需經訴願前置程序？  
(A)認為行政處分違法損害權利 (B)請求地方機關為財產上之給付  
(C)依法申請之案件被擱置 (D)依法申請之案件被駁回
- (D) 14. 下列何者為行政訴訟之正確被告？

## 公職王歷屆試題 (104 身障特考)

- (A)駁回訴願時之受理訴願機關  
(B)變更原處分時，為原處分機關  
(C)人民與受委託個人因受託事件涉訟者，為委託機關  
(D)被告機關經裁撤者，為承受其業務機關
- (C) 15. 國家賠償事件之賠償義務機關對於損害原因應負責任之人之求償權，自何時起二年間不行使而消滅？  
(A)知有損害時起 (B)自損害發生時起  
(C)自支付賠償金之日起 (D)自國家賠償訴訟確定之日起
- (B) 16. 行政程序法對行政命令訂定程序規定，下列何者錯誤？  
(A)行政機關訂定法規命令，除關於軍事、外交或其他重大事項而涉及國家機密或安全者外，應依行政程序法為之。  
(B)對於法規命令之訂定，僅限由行政機關自行草擬。  
(C)行政機關擬訂法規命令時，應為預告程序。  
(D)行政機關訂定法規命令，得依職權舉行聽證。
- (D) 17. 下列關於自治條例之敘述，何者錯誤？  
(A)自治條例應經地方立法機關通過  
(B)自治條例得定新臺幣十萬元以下之罰鍰處罰  
(C)自治條例得規定連續處罰  
(D)自治條例由地方立法機關公布
- (A) 18. 依行政執行法規定，有關直接強制與即時強制之敘述，下列何者正確？  
(A)兩者最大的差別在於直接強制係以有作為或不作為義務為前提，即時強制並無作為或不作為義務為前提。  
(B)以有無拘提管收之適用為前提  
(C)兩者皆又分成代履行及怠金之執行方式  
(D)適用上以即時強制優先於直接強制
- (A) 19. 依政府資訊公開法第 7 條及第 8 條規定，「條約、對外關係文書、法律、緊急命令、中央法規標準法所定之命令、法規命令及地方自治法規」之政府資訊，應採下列何種方式為之？  
(A)刊載於政府機關公報或其他出版品  
(B)提供公開閱覽、抄錄、影印、錄音、錄影或攝影  
(C)舉行記者會、說明會  
(D)利用電信網路傳送或其他方式供公眾線上查詢
- (B) 20. 下列何種非委任之要件？  
(A)委任必須有法規為依據  
(B)委任之對象為不相隸屬之行政機關  
(C)行政機關僅得將其權限之一部分為委任  
(D)委任事項應公告
- (C) 21. 對行政處分效力之敘述，下列何者錯誤？  
(A)行政處分無效乃自始無效  
(B)行政處分無效與得撤銷之區分標準為該處分之瑕疵是否明顯且重大  
(C)不具公務員身分之人所作成之行政處分屬於無效之行政處分  
(D)逾越法定救濟期間之行政處分即產生形式存續力
- (C) 22. 關於行政機關管轄之敘述，下列何者錯誤？  
(A)行政機關之權限均係以法規為依據，不得任意設定或變更，尤其不允許當事人協議變動機關之管轄權，此稱為管轄  
恆定原則

公職王歷屆試題 (104 身障特考)

- (B)委任、委託為管轄恆定原則之例外  
(C)委任係委任機關將特定事項委由無隸屬關係機關管轄之變動，委託係有隸屬機關間管轄權之變動  
(D)委任或委託均應將委任事項或委託事項及法規依據公告之，並刊登政府公報或新聞紙
- (D) 23. 有關行政契約之敘述，下列何者錯誤？  
(A)行政契約之容許可分為除外說及授權說之兩種理論  
(B)依據行政程序法第135 條規定，我國係採除外說  
(C)行政契約涉及公權力行使並由公務員參與作成，故在通常情形以書面方式為必要  
(D)瑕疵行政契約之法律上效果為全部無效
- (B) 24. 有關公務員保障及救濟的敘述，下列何者錯誤？  
(A)公務員受免職處分者，如對該免職處分不服，得提起復審  
(B)受到一次兩大過之公務員，如有不服，得提起申訴、再申訴  
(C)受申誡之公務員得提起申訴、再申訴  
(D)考績丁等之公務員，如有不服，得提起復審
- (D) 25. 環保主管機關查獲地下油槽滲透污染地下水，遂兩次通知其負責人在限期內改善，否則依法處罰，惟主管機關在限期未屆滿前已先行對油槽之負責人處鉅額罰鍰。主管機關此舉所違反之行政法之一般原則，下列何者最為正確？  
(A)比例原則 (B)公益原則 (C)明確性原則 (D)誠實信用原則