

甲、申論題部分：

一、請從行政組織法之角度說明我國地方自治團體之法律地位與性質，並說明其自治權之來源依據為何？當中央與各級地方自治團體或各級地方自治團體間發生權限爭議時，其解決途徑為何？

【擬答】

(一)地方自治團體之法律地位與性質

按所謂「地方自治團體」，係指依地方自治法實施地方自治，具有公法人地位之團體（參地方自治法第 2 條第 1 款）。至於地方自治團體在行政組織法上之法律地位與性質，則係屬於行政主體，亦即：享有權利能力，並具有一定職權，得設置機關以實現行政任務之組織體。

此外，關於某一團體應如何認定為地方自治團體性質之公法人，大法官於釋字第 476 號解釋理由書中則提出了兩個標準，其謂：「中央與地方權限劃分係基於憲法或憲法特別授權之法律加以規範，凡憲法上之各級地域團體符合下列條件者：一、享有就自治事項制定規章並執行之權限，二、具有自主組織權，方得為地方自治團體性質之公法人。」故而，某一團體若享有就自治事項制定規章並執行之權限，並具有自主組織權，則該團體即屬地方自治團體性質之公法人。例如：直轄市、縣市與鄉鎮市因享有就自治事項制定規章並執行之權限，並具有自主組織權，故而係屬地方自治團體性質之公法人。又如：省自八十七年十二月二十一日起既不再有憲法規定之自治事項，亦不具備自主組織權，自非地方自治團體性質之公法人。

(二)自治權之來源依據

1. 固有權說

認為從歷史演進之觀點與自然法之角度出發，地方之自治權應為地方所固有，而無待國家法律承認或賦予。

2. 承認說

主張地方自治體係國家主權之一部分，因而地方之自治權係基於國家法律之承認授權而來。

3. 制度保障說

認為地方自治係憲法所保障之制度，故而地方之自治權係受憲法所保障。伍說為我國大法官於釋字第 527 號與第 553 號解釋所採。

(三)權限爭議之解決途徑

1. 中央與各級地方自治團體間發生權限爭議之救濟途徑

中央與直轄市、縣市間，事權發生爭議時，由行政院解決之（地方制度法第 77 條第 1 項參照）。

2. 中央與各級地方自治團體間發生權限爭議之救濟途徑

直轄市間，直轄市與縣市間，事權發生爭議時，由行政院解決之；縣市間，事權發生爭議時，由內政部解決之；鄉鎮市間，事權發生爭議時，由縣政府解決之（地方制度法第 77 條第 2 項參照）。

《參考資料》

法藏，行政法金鑰，新保成出版社，2009 年 3 月，頁 103 至 105。

二、依行政程序法之規定，行政機關在何種要件下，得調整行政契約內容或終止行政契約？試分別說明之。

【擬答】

公職王歷屆試題 (98 鐵路特考)

按所謂「行政契約」，係指兩個以上之法律主體，以行政法上之法律關係為標的，而發生、變更或消滅行政法上之權利或義務之合意。關於行政契約之調整與終止之事由，計有兩種，一為公共利益，另一為與情勢變更，茲分述如下：

(一)因公共利益而調整與終止

行政機關之任務在於實現公共利益，故行政機關採用行政契約之行為方式來執行行政任務時，亦必須能配合達成公共利益之要求。因而，行政機關與人民締結行政契約後，如依約履行反而造成公共利益之重大危害時，則應賦予行政機關調整契約內容或終止契約之機制。因此，行政程序法第 146 條規定：「行政契約當事人之一方為人民者，行政機關為防止或除去對公益之重大危害，得於必要範圍內調整契約內容或終止契約（第 1 項）。前項之調整或終止，非補償相對人因此所受之財產上損失，不得為之（第 2 項）。第一項之調整或終止及第二項補償之決定，應以書面敘明理由為之（第 3 項）。相對人對第一項之調整難為履行者，得以書面敘明理由終止契約（第 4 項）。相對人對第二項補償金額不同意時，得向行政法院提起給付訴訟（第 5 項）。」

(二)因情勢變更而調整與終止

作為契約基礎之事實關係或法律關係，如於契約締結後發生重大變更，以致無法期待當事人依約履行時，則應賦予當事人調整契約內容或終止契約之機制。因此，行政程序法第 147 條規定：「行政契約締結後，因有情事重大變更，非當時所得預料，而依原約定顯失公平者，當事人之一方得請求他方適當調整契約內容。如不能調整，得終止契約（第 1 項）。前項情形，行政契約當事人之一方為人民時，行政機關為維護公益，得於補償相對人之損失後，命其繼續履行原約定之義務（第 2 項）。第一項之請求調整或終止與第二項補償之決定，應以書面敘明理由為之（第 3 項）。相對人對第二項補償金額不同意時，得向行政法院提起給付訴訟（第 4 項）。」

《參考資料》

法藏，行政法金鑰，新保成出版社，2009 年 3 月，頁 251 至 252。

乙、測驗題部分：

- (C) 1. 下列何者不是行政法之法源？
- (A) 國際法
 - (B) 習慣法
 - (C) 最高行政法院庭長與法官聯席會議決議
 - (D) 自治規章
- (C) 2. 行政機關行使裁量權時應遵守相關之規定，並受行政法院之審查，但下列何者不包括在內？
- (A) 不得逾越法定之裁量範圍
 - (B) 應符合法規授權之目的
 - (C) 裁量所為之行政處分有欠妥當，行政法院得予撤銷
 - (D) 濫用權力行使裁量權所為之行政處分，行政法院得予撤銷
- (D) 3. 下列何者非成立公務人員任用關係應遵守之原則？
- (A) 機會均等原則
 - (B) 職業自由之保障
 - (C) 公開競爭原則之考試制度保障
 - (D) 契約自由原則
- (A) 4. 私立大學學生因學業成績不及格遭退學，依司法院釋字第 382 號解釋，應先依下列何項程序救濟？
- (A) 申訴
 - (B) 復審
 - (C) 復查
 - (D) 申復
- (D) 5. 行政法律關係消滅之原因，不包括下列何者？
- (A) 專屬一身之義務，因義務人死亡
 - (B) 因標的物滅失

公職王歷屆試題 (98 鐵路特考)

- (C)因義務人履行義務
(D)因義務人受刑的執行
- (D) 6. 下列有關委託與職務協助區別之敘述，何者錯誤？
(A)委託大多持續相當時間，職務協助屬個案之短暫性質
(B)委託大都以受託者本身名義行之，職務協助除情況急迫，大都以被協助機關之名義行之
(C)委託需透過契約方式為之，並須公告；職務協助則以單純請求之，無須公告
(D)對於無隸屬關係之機關辦理受託或職務協助事件作為之不服，係向受委託機關或職務協助之上級機關提起訴願
- (A) 7. 公務人員經銓敘審定後，如有顯然錯誤，或有發生新事實、發現新證據等事由，得依下列何種規定向銓敘部提出申請更定或變更？
(A)行政程序重開 (B)再審
(C)訴願 (D)復審
- (C) 8. 公務員上級長官之命令顯然違法時，其屬官應該：
(A)絕對服從 (B)陳述意見後服從
(C)拒絕服從 (D)相對服從
- (A) 9. 中央行政機關組織基準法規定，依法律獨立行使職權，自主運作，除法律另有規定外，不受其他機關指揮監督之合議制機關，稱為：
(A)獨立機關 (B)行政法人 (C)附屬機關 (D)自主機關
- (D) 10. 有關懲戒處分與刑事訴訟，我國在程序上與處罰上採何種主義？
(A)程序上採懲先刑後主義；處罰上採刑先懲後主義
(B)程序上採刑先懲後主義；處罰上採懲先刑後主義
(C)程序上採懲先刑後主義；處罰上採併罰主義
(D)程序上採刑先懲後主義；處罰上採併罰主義
- (C) 11. 有關法規命令與行政規則之比較，下列何者正確？
(A)前者屬職權命令，後者又稱委任命令
(B)前者對內發生法律效果，後者則對外
(C)兩者均為抽象性規範
(D)前者不須法律授權，後者則應有法律明確授權
- (D) 12. 下列何者不屬於行政處分之形式合法要件？
(A)管轄要件具備 (B)符合處分之程序
(C)符合處分之方式 (D)處分事實內容符合法律之規定
- (D) 13. 依行政程序法第 152 條規定，法律授權法務部訂定之法規命令，下列何者無提議權？
(A)剛出獄之台北市張姓市民 (B)台南更生保護會
(C)淨化社會文教基金會 (D)台中看守所戒護科科长
- (A) 14. 行政機關移送行政執行處執行公法上金錢給付義務案件時，下列何者非屬絕對必要檢附之文件？
(A)義務人之財產目錄 (B)移送書
(C)負有義務之證明文件 (D)義務人經限期履行之證明文件
- (B) 15. 公法上之請求權於消滅時效完成時，其效力為何？
(A)請求權人取得時效抗辯權
(B)請求權歸於消滅
(C)請求權人之權利主張不受影響
(D)須經相關行政機關確認後，始歸於消滅
- (A) 16. 下列何者屬於間接強制執行之方法？
(A)怠金 (B)扣留 (C)收繳證照 (D)斷水斷電
- (C) 17. 主管機關核發甲加油站營運許可，乙為甲之鄰地所有人，主張主管機關所核發之加油站營運許可減損其土地價值。此項主張係因上開營運許可，具有下列何項效力？

公職王歷屆試題 (98 鐵路特考)

(A)存續力 (B)雙重效力 (C)第三人效力 (D)不可變更力

- (A) 18. 依據司法院釋字第 588 號解釋與行政執行法相關規定，行政執行處得依據下列何項事由聲請拘提義務人？
- (A)經合法通知，無正當理由而不到場
(B)顯有履行義務之可能，故不履行者
(C)就應供強制執行之財產有隱匿或處分之情者
(D)於調查執行標的物時，對於執行人員拒絕陳述者
- (A) 19. 依據政府資訊公開法之規定，機關所保管之資訊，係以下列何者為原則？
- (A)公開為原則 (B)不公開為原則
(C)保密為原則 (D)不公開為原則，公開為例外
- (C) 20. 行程程序法中的何種制度主要是為了實現民主參與之要求？
- (A)禁止程序外接觸制度 (B)迴避制度
(C)行政計畫之聽證制度 (D)政府主動公開資訊制度
- (B) 21. 公務人員執行職務行使公權力因重大過失違法侵害人民權利，導致所屬機關須負起國家賠償時，所屬機關得依國家賠償法對其作何處置？
- (A)減俸 (B)求償 (C)降等 (D)停職
- (C) 22. 下列有關訴願管轄機關之敘述，何者錯誤？
- (A)無隸屬關係之機關辦理受託事件所為之行政處分，訴願管轄機關為原委託機關或其直接上級機關
(B)在判定訴願管轄機關時，原則上應先釐清「原處分機關」為何
(C)地方政府辦理「委辦事項」所為行政處分，訴願管轄機關為「委辦機關」
(D)私人受委託行使公權力所為之行政處分，訴願管轄機關為「委託機關」
- (B) 23. 下列有關高等行政法院「功能管轄」之敘述，何者錯誤？
- (A)高等行政法院掌理行政訴訟事件第一審之審判
(B)高等行政法院是人民不服行政訴訟一審法院所為裁定提起抗告時之管轄法院
(C)當事人提起假處分聲請時由高等行政法院管轄
(D)高等行政法院是事實審
- (C) 24. 農民健康保險主管機關為內，農民健康保險業務則依法委託勞工保險局辦理，實務上，有關農民健康保險之爭議事件，應以下列何機關為訴願管轄機關？
- (A)行政院勞工委員會 (B)行政院農業委員會
(C)內政部 (D)行政院
- (B) 25. 依據訴願法規定，各機關辦理訴願事件應設訴願審議委員會，關於該委員會之組成與運作，下列敘述何者正確？
- (A)組成人員以具有法制專長者為限
(B)社會公正人士、學者、專家擔任委員之人數不得少於二分之一
(C)訴願決定之決議，以委員三分之二出席，出席委員三分之二之同意行之
(D)訴願審議委員會主任委員僅主持會議不參與審議，無自行迴避之適用