

98 年公務人員高等考試三級考試試題

類 科：一般行政、一般民政、宗教行政、社會行政、公職社會工作師、人事行政、戶政、勞工行政、教育行政、公平交易管理、商業行政、農業行政、智慧財產行政、僑務行政（選試英文）、法律政風、財經政風

科 目：行政法

程怡老師 主解

甲、申論題部分：

一、高雄市甲加油站公司擬再設另一新加油站，向高雄市政府申請核發「可供加油站使用土地證明書」，並獲高雄市政府核准，經濟部也函示同意。然而，業者於開始施工後，因附近居民基於加油站設置地點與某一國小距離不到 100 公尺，恐危及國小師生之健康與安全，故群起抗議，要求市府禁止業者繼續施工。高雄市政府礙於居民之抗爭，因此廢止原先核發的證明書，業者也因之喪失興建加油站的權利。試問：

(一)本案高雄市政府所核發之「可供加油站使用土地證明書」之法律性質為何？

(二)高雄市政府若要合法廢止該核發之證明書，須具備如何之要件？

(三)甲加油站公司在實體上應如何主張其權利？

【擬答】(行政法課本下冊 P20、21、P37、38)

(一)本案高雄市政府所核發之「可供加油站使用土地證明書」之法律性質，係授益性行政處分：

1. 行政處分之意義：依據行政程序法第九十二條規定，行政處分；係指行政機關就公法上具體事件所為之決定或其他公權力措施而對外直接發生法律效果之單方行政行為。

2. 行政處分之種類：依其對相對人所生法效果區分：

(1) 授益處分：行政處分效果係對相對人設定或確認權利或法律上重大利益者。如許可發給執照，核准專利等。

(2) 負擔處分：行政處分效果係課予相對人義務或產生法律上不利益者。如課稅罰鍰。

3. 題示事實所述者乃授益性行政處分：題示乃由高雄市政府，依據公法法規，對甲公司之申請核發「可供加油站使用土地證明書」之具體事件，為核准之單方決定而生法效果者，依上述行政程序法第九十二條之規定，可知係行政處分性質；且其效果對甲公司有利（取得權利），乃「授益性行政處分」。又高雄市政府核准之處分之作成，內政部亦經中央上級主管機關函示同意，性質上亦為經他機關核准、同意會同辦理之「多階段處分」。

(二)高雄市政府若要合法廢止該核發之證明書，須具備之要件：此乃涉及合法授益處分廢止之要件：

1. 合法處分之廢止：指就已成立應生效之無瑕疵行政處分，其於法律上、政策上或事實上原因，決定將其廢棄，使其原則上向將來失其效力之另一行政處分。

2. 合法授益處分廢止之要件：

(1) 須具備法定原因、事由始得廢止。依據行政程序法第一二三條規定：授予利益之合法行政處分，有下列各款情形之一者，得由原處分機關依職權為全部或一部之廢止：一、法准許廢止者。二、原處分機關保留行政處分之廢止權者。三、附負擔之行政處分，受益人未履行該負擔者。四、行政處分所依據之法規或事實事後發生變更，致不廢止該處分對公益將有危害者。五、其他為防止或除去對公益之重大危害者。

(2) 須在法定期限內始得廢止。依據行政程序法第一二四條規定：前條之廢止，應自廢止原因發生後二年內為之。

(3) 須對相對人值得保護之信賴利益為損失補償。

① 依據行政程序法第一二六條第一項規定：原處分機關依第一百二十三條第四款、第五款規定廢止授予利益之合法行政處分者，對受益人因信賴處分致遭受財產上之損失，應給予合理之補償。

② 又依據行政程序法第一一九條規定：受益人有下列各款情形之一者，其信賴不值得

公職王歷屆試題 (98 高普考)

保護：一、以詐欺、脅迫或賄賂方法，使行政機關作成行政處分者。二、對重要事項提供不正確資料或為不完全陳述，致使行政機關依該資料或陳述而作成行政處分者。三、明知行政處分違法或因重大過失而不知者。

(三)甲加油站公司在實體上應如何主張其權利：

1. 高雄市政府廢止原先核發之證明書，乃依據前述行政程序法第一二三條第四、五款之情事變更及公益考量之事由：

題示甲加油站公司獲高雄市政府核發證書，且開始施工後，因附近居民基於加油站設置地點與某一國小距離不到 100 公尺，恐危及國小師生健康與安全，故群起抗議，要求市府禁止業者繼續施工，高雄市政府礙於居民之抗爭，因此廢止原先核發之證明書，可知乃基於前述行政程序法第一二三條第四、五款情事變更及公益考量之事由。

2. 甲加油站公司在實體上應主張基於信賴保護原則所生之損失補償請求權：

(1) 信賴保護原則：要求行政行為如罔顧人民值得保護之信賴，而使其遭受不可預計之負擔或喪失利益，且非基於保護或增進公共利益之必要者，即不得為之，其要件包括：

① 信賴基礎：行政處分之作成，如本題之核發證明書。

② 信賴表現：指相對人其於信賴基礎所為之財力運用等行為，如本題之施工。

③ 信賴值得保護：指不具備前述行政程序法第一一九條規定之不值得保護事由。

(2) 信賴保護原則之效果：

① 包括使已為之行政處分存續（如信賴利益維護大於公益考量）或廢棄行政處分而為損失補償（如公益考量大於信賴利益）。

(3) 題示事實，屬於公益考量大於信賴利益之情形，故高雄市政府依據前述行政程序法第一二三條第四、五款規定廢止原授益處分時，甲公司即得依前述第一二六條規定在實體上主張其基於信賴保護原則所生之損失補償請求權。

二、中央主管機關就掌理之法規為闡明其真意所為之釋示，在性質上屬於何種行政行為？若見解變更新舊不一，則受較不利函示決定影響之當事人，有無救濟之可能？大法官相關解釋所確立之處理原則為何？

【擬答】（行政法課本下冊 P8-10）

(一)中央主管機關就掌理之法規為闡明其原意，所為之釋示，性質上為解釋性行政規則：

1. 行政規則者，依行政程序法第一五九條規定，係指上級機關對下級機關，或長官對屬官，依其權限或職權為規範機關內部秩序及運作，所為非直接對外發生法規範效力之一般、抽象之規定。學理上可分類為：

(1) 組織性：如各機關之辦事細則、處理規程。

(2) 作業性：如行政機關之處理人民陳情案件之改進要點。

(3) 裁量性：如商標近似審查基準。

(4) 解釋性：如內政部對工廠法「工人」定義之解釋。

2. 故行政程序法第一五九條第二項規定，行政規則包括下列各款之規定：

(1) 關於機關內部之組織、事務之分配、業務處理方式、人事管理等一般性規定。

(2) 為協助下級機關或屬官統一解釋法令、認定事實、及行使裁量權，而訂頒之解釋性規定及裁量基準。

3. 題示之釋示，即前述學理上解釋性之行政規則，亦即行政程序法第一五九條第二項規定之為協助下級機關或屬官統一解釋法令認定事實而訂頒之解釋性規定（大法官釋字第二八七號解釋參照）。

4. 釋示之法律效力：

(1) 依行政程序法第一六一條之規定，有效下達之行政規則，具有拘束訂定機關、其下級機關及屬官之效力。

(2) 生效的時間：對內生效之行政規則或間接對外生效之行政規則，固自下達起生內部拘束力，或因發布起生間接對外效力；惟解釋性之行政規則，既以闡釋法規之含義為主旨，其效力係從屬於法規，故應自法規生效時起予以適用，亦即原則上溯及法規生效

公職王歷屆試題 (98 高普考)

之日起有其適用，實務上向來持此種見解，並為司法院釋字第二八七號解釋所確認。

(二)若釋示見解變更新舊不一，則受較不利函示決定影響當事人之救濟可能：

1. 若新舊見解不一，則應以何者見解為何準，學說看法如后：

- (1) 以是否有利於當事人為準：如後釋示見解較有利於當事人，則不論事件是否已確定，以後釋示見解為準。
- (2) 以案件是否確定為準：如依前釋示所為決定之案件已確定，則不受後釋示變更見解影響，亦不論適用結果是否較為有利。
- (3) 折衷說：原則上以案件是否確定為準，惟前後示之見解如有違法而損害當事人權益，則適用後釋示，俾便當事人有救濟機會。

2. 大法官釋字第二八七號解釋：「行政主管機關就行政法規所為之釋示，係闡明法規之原意，固應自法規生效之日起有其適用。惟在後之釋示如與在前之釋示不一致時，在前之釋示並非當然錯誤，於後釋示發布前，依前釋示所為之行政處分已確定者，除前釋示確有違法之情形外，為維持秩序之安定，應不受後釋示之影響」。可知前釋示所為決定之案件如未確定，則以後釋示見解為準。如已確定，原則上不受後釋示見解變更之影響，惟前釋示見解如確有違法而致當事人受不利影響，則應依變更之後釋示見解為準，使當事人有救濟之可能

乙、測驗題部分：

- (A) 1. 比例原則是強調行政機關追求之行政目的應與下列何者相當？
(A)手段 (B)規則 (C)費用 (D)救濟
- (C) 2. 下列何者依中央法規標準法第 7 條之規定，於下達或發布後，無須即送立法院？
(A)規程 (B)細則 (C)要點 (D)綱要
- (D) 3. 行政法上之比例原則，其內涵不包括：
(A)適當性 (B)必要性 (C)衡量性 (D)重要性
- (C) 4. 下列何者是不確定法律概念？
(A)死亡 (B)結婚 (C)情節重大 (D)勒令歇業
- (A) 5. 限制人民自由權利之法規範形式，司法院大法官釋字第 443 號解釋理由有所謂「規範密度理論」。其考量因素不包含下列何者？
(A)行政機關之層級高低 (B)規範內容或法益本身之性質
(C)人民權利所受限制之輕重 (D)規範對象之性質
- (A) 6. 下列何者不是行政機關職務協助之特徵？
(A)主動性 (B)被動性 (C)臨時性 (D)輔助性
- (C) 7. 下列何者並非地方制度法明定之自治監督手段？
(A)地方自治團體之違法行政處分，由自治監督機關予以撤銷、變更、廢止或停止其執行
(B)地方自治團體依法應作為而不作為，由自治監督機關代行處理
(C)解散地方議會
(D)地方議會決議事項因抵觸法規而無效，由自治監督機關予以函告
- (A) 8. 下列何者，依現行法規規定，屬公法人團體？
(A)農田水利會 (B)國立高中 (C)農會 (D)全國工商總會
- (D) 9. 有效下達之行政規則，對下列何者無直接之拘束力？
(A)訂定機關 (B)下級機關 (C)屬官 (D)利害關係人
- (D) 10. 行政處分之要件中，不包含下列何種要素？
(A)公權力 (B)單方性 (C)個別性 (D)抽象性
- (A) 11. 行政處分之附款中與時間直接有關者，為下列何者？
(A)期限 (B)條件 (C)廢止權保留 (D)負擔
- (D) 12. 依司法院大法官解釋，下列何者不屬於行政契約？
(A)公費生服務契約 (B)全民健保契約
(C)海關管理貨櫃契約 (D)國民住宅購置契約

公職王歷屆試題 (98 高普考)

- (C) 13. 行政機關為達成行政目的，對人、物或處所進行訪視、查察或檢驗之行為，行政法學理上稱為：
- (A)行政聽證 (B)行政指導 (C)行政調查 (D)行政處分
- (D) 14. 下列何者不屬於我國行政罰法第 1 條及第 2 條所規範之行政處罰種類？
- (A)罰鍰 (B)沒入 (C)停止營業 (D)拘留
- (D) 15. 依行政罰法規定，扣留物之所有人如不服扣留時，得向扣留機關提出何種救濟？
- (A)抗告 (B)訴願 (C)申訴 (D)聲明異議
- (B) 16. 一行為同時觸犯刑事法律及違反行政法上義務規定時，應如何處理？
- (A)處以罰鍰
(B)依刑事法律處罰之
(C)未經宣告沒收則不得裁處沒入
(D)經不起訴處分確定者，即不得再依行政罰法裁處之
- (C) 17. 依法令或本於法令之行政處分，其相對人負有行為義務而不為，且其行為不能由他人代為履行者，依行政執行法之規定，應如何處置？
- (A)處以罰鍰 (B)處以罰金 (C)處以怠金 (D)處以公課
- (C) 18. 下列有關怠金之敘述，何者正確？
- (A)屬直接強制方法之一 (B)不得連續科處
(C)科處前應經告誡程序 (D)按行政機關層級決定金額高低
- (B) 19. 行政機關聽證程序而作成罰鍰之處分，當事人不服，其行政救濟得免除何種程序？
- (A)抗告 (B)訴願 (C)再審 (D)行政訴訟
- (A) 20. 下列何種訴願事件，訴願機關應為不受理之決定？
- (A)不服車輛廢氣檢驗標準之公告者
(B)有委任代理人之訴願人死亡
(C)訴願人為受行政處分損及權利之利害關係人
(D)訴願書雖不合法定程式，但屬得補正之情形
- (C) 21. 下列哪一項非訴願先行程序？
- (A)全民健保之爭議審議 (B)稅法上之復查
(C)交通違規之申訴 (D)學生退學案件之申訴
- (B) 22. 撤銷訴訟之提起，至遲應於訴願決定書送達後幾個月之不變期間內為之？
- (A)一個月 (B)二個月 (C)三個月 (D)四個月
- (A) 23. 行政機關撤銷違法之授益處分，如受益人對於行政機關之補償決定不服者，可向行政法院提出何種訴訟？
- (A)給付 (B)課予義務 (C)確認 (D)撤銷
- (A) 24. 行政法院就其受理訴訟之權限，認為與普通確定裁判之見解有異時，應如何處置？
- (A)裁定停止訴訟程序，並聲請司法院大法官解釋
(B)裁定駁回訴訟
(C)依職權將本案移送普通法院
(D)裁定停止訴訟程序，並曉諭原告向大法官聲請解釋
- (C) 25. 下列行車標誌，何者為事實行為？
- (A)限速 100 公里 (B)不得行駛機車
(C)前方有霧，小心慢行 (D)禁止迴轉