

99 年公務人員特種考試原住民族考試試題

等 別：三等考試

類 科：一般行政、社會行政、原住民族行政

科 目：行政法

甲、申論題部分：

一、假設對於檳榔業者之管理，經濟部早已本於其職權訂定檳榔業管理辦法，惟桃園縣政府有鑑於縣境內檳榔西施穿著過於暴露，有礙觀瞻，而經濟部所訂之辦法中對此未有明文，乃自行訂定桃園縣檳榔業從業人員管理自治條例，於該條例中限制檳榔西施之穿著，並經縣議會通過後發布施行。請問桃園縣政府可否自行訂定此種自治條例？若經濟部修改其辦法，加入限制穿著之規定，而其規定與桃園縣之自治條例不一致時，則應優先適用何者？

【解題重點】

第一小題問及桃園縣政府得否自行訂定桃園縣檳榔業從業人員管理自治條例，並於該條例中限制檳榔西施之穿著，主要涉及法律保留原則之認定問題。第二小題則屬於法源位階理論問題。須引出地方制度法第 30 條規定。

【擬答】：

(一)以自治法規限制衣著尚未違反法律保留原則

法律保留原則是指，行政機關應以法律為依據，始得合法作成行政行為。我國目前受德國規範密度理論影響，司法院大法官釋字第 443 號解釋即採層級化法律保留原則。

本題中，桃園縣政府有鑑於縣境內檳榔西施穿著過於暴露，乃自行訂定桃園縣檳榔業從業人員管理自治條例，並於該條例中限制檳榔西施之穿著。限制其衣著應屬限制人民依憲法第 22 條規定之「一般行動自由」，屬於生命及身體自由以外之其他自由權利之限制。依前述層級化法律保留原則，行政機關採取此等干預措施時，需有法律之依據，如以命令為補充規定時，該命令須符合授權明確性原則。

行政機關採取干涉衣著之措施時，得否以自治條例為依據？過去學說及實務曾有不同見解，惟目前均採肯定說。主要理由在於地方制度法第 26 條及行政罰法第 4 條均已明文規定自治條例得訂定罰則。據此，以自治條例訂定較罰則為輕之衣著限制規定，自未抵觸法律保留原則。

(二)應優先適用桃園縣檳榔業從業人員管理自治條例

地方制度法第 30 條第 1 項規定，自治條例與憲法、法律或基於法律授權之法規或上級自治團體自治條例抵觸者，無效。惟本題中，經濟部訂定之檳榔業管理辦法為「職權命令」或「行政規則」，非屬前述法規規定範圍之內。則職權命令與自治條例內容相抵觸時，應以何者優先適用？學說有不同見解。

依較多數學者見解，基於憲法保障地方制度之意旨(制度性保障)，以及地方制度法第 30 條第 1 項規定文義之反面解釋，行政規則或職權命令之內容與自治條例相抵觸者，應優先適用自治條例。

據此，本題經濟部修改後的檳榔業管理辦法因屬行政規則或職權命令，依前所述，仍應優先適用桃園縣檳榔業從業人員管理自治條例。

二、何謂行政行為之明確性原則？試舉例說明之。

【解題重點】

基本概念題。可以從明確性原則開始寫起，在討論行政行為明確性的意義及相關規定。

【擬答】：

(一)明確性原則包括行政行為明確性、法律明確性以及授權明確性等子原則。行政程序法第 4 條規定：「行政行為之內容應明確。」為「行政行為明確性原則」之明文規定。所謂「行政行為明確性原則」，係指行政機關於從事行政行為時，無論單方或雙方行政行為，其內容均應明確，俾使人民知悉於何種情況下行政機關可能採取何種行為，人民何者當為或不當為，以及違反法定義務之法律效果，使人民對於行政行為之法律效果有預見可能性，俾資遵循。

公職王歷屆試題 (99 原住民特考)

(二) 行政程序法第 111 條第 1 款規定，「不能由書面處分中得知處分機關者」行政處分無效；同法第 167 條第 1 項復規定：「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。」均可視為本原則之表現。此外，行政處分之附款內容亦應明確。如行政處分附有「任意附款」者，該附款應屬無效。所謂「任意附款」，是指「任意期限」、「任意條件」及「任意負擔」。此種附款之內容完全繫於行政機關或人民一方之意思，欠缺客觀性，應屬無效。例如，行政機關作成營業許可，但所附條件為：「如果行政機關認為不妥時，得撤銷或廢止原行政處分。」

乙、測驗部分：

- (B) 1. 甲向台北縣政府申請核發建築執照，台北縣政府予以拒絕，並附記：如不服本處分者，得於 3 年內，向本府轉內政部訴願。甲如不服，至長得於下列何項期間內提起訴願？
(A) 30 日 (B) 1 年 (C) 2 年 (D) 5 年
- (B) 2. 違法之授益處分經撤銷後，如受益人有信賴利益，其因信賴該處分致遭受財產上之損失者，為撤銷之機關應如何處置？
(A) 給予國家賠償 (B) 給予合理之補償
(C) 登報公開道歉 (D) 減免其所得稅額
- (B) 3. 民選首長率相關行政機關代表為新建道路舉行通車啟動儀式，其法律性質為何？
(A) 行政事實行為 (B) 行政處分 (C) 行政執行 (D) 行政命令
- (D) 4. 因天災或其他不應歸責於申請人之事由，致基於法規之申請不能於法定期間內提出者，於其原因消滅後，申請人得依法為下列何種申請，以為補救？
(A) 訴願 (B) 申訴 (C) 聲請再議 (D) 回復原狀
- (C) 5. 某藥商認為行政院衛生署廢止其進口藥品許可，對其營業產生不可回復之損害時，得就上開廢照處分向行政院聲請作成下列何項裁定？
(A) 假扣押 (B) 假處分 (C) 停止執行 (D) 暫緩執行
- (D) 6. 食品衛生管理法第 35 條規定：「拒絕、妨礙或規避本法所規定之抽查、抽驗、查扣、不能或不願提供不符合本法規定物品之來源或經命暫停作業而不遵行者，處新臺幣三萬元以上十五萬元以下罰鍰……。」A 食品公司因董事甲執行職務而違反本條規定，某甲是否一併處罰？
(A) 本條並無明文，不得處罰甲 (B) 依行政罰法亦不得處罰
(C) 只有故意時，才處罰甲 (D) 依行政罰法，甲若有故意或重大過失，應一併處罰
- (B) 7. 甲進口機器設備並申請發給防治污染證明，經濟部工業局以該項設備之處理量不足因應需要，拒絕發給。甲循序提起訴願、行政訴訟，經濟部工業局復查得知該項機器設備無防治污染之檢驗合格報告，依行政程序法規定，經濟部工業局得於下列何項時點補正其處分理由？
(A) 訴願提起前 (B) 訴願程序終結前
(C) 行政訴訟起訴前 (D) 行政訴訟判決前
- (C) 8. 軍器、凶器及其他危險物，為預防危害之必要，得扣留之。除依法應沒收、沒入、毀棄或應變價發還者外，其扣留期間若未予延長者，依法最長不得逾多少日？
(A) 10 日 (B) 20 日 (C) 30 日 (D) 40 日
- (D) 9. 下列關於即時強制之敘述，何者正確？
(A) 為即時強制之前應先對義務人進行告誡而無效果之後始得進行
(B) 犯罪之阻止為警察機關之任務，應依警察法規處理，不得採取即時強制
(C) 對於意圖自殺者應送給家屬監護，不得對之進行管束
(D) 對人之管束不得逾 24 小時
- (A) 10. 行政處分因撤銷、廢止或其他事由而溯及既往失效時，自該處分失效時起，已中斷之時效為如何？
(A) 視為不中斷 (B) 視為已完成 (C) 重行起算 (D) 推定為效力未定

公職王歷屆試題 (99 原住民特考)

- (C) 11. 下列何者為行政處分之附款？
- (A) 人民依法申請 5 千元補助，主管機關經核准發給 3 千元
 - (B) 衛星頻導業者申請換照，主管機關依法許可並發給自舊執照期限屆滿起至 6 年後有效之新執照
 - (C) 人民申請於路邊設置書報攤，主管機關許可並註記交通量大增時應撤攤
 - (D) 人民報考駕駛執照，主管機關核發駕駛執照並於駕照種類欄註記「普通小型車」
- (C) 12. 下列有關行政規則之敘述，何者錯誤？
- (A) 行政規則不可對外直接發生法的拘束力
 - (B) 解釋性行政規則原則上溯及法規生效之日起有其適用
 - (C) 所有行政規則均必須由首長簽署，並刊載於政府公報公布之
 - (D) 行政規則原則上無須法律之授權，行政機關得依職權訂定
- (B) 13. 有關行政契約之規定，下列那一項描述為錯誤？
- (A) 公法上法律關係得以契約設定、變更或消滅之
 - (B) 行政機關與人民締結行政契約，類型僅限和解契約與雙務契約
 - (C) 行政契約應以書面為之
 - (D) 行政契約之一部無效時，原則上全部無效
- (B) 14. 下列何者並非合法變更行政機關管轄權之方式？
- (A) 機關組織法規修正，刪除部分管轄規定
 - (B) 上級機關以下級機關人員不足為由介入執行
 - (C) 上級機關依法規委任下級機關執行部分權限
 - (D) 機關所執行法規修正，改由其他機關執行
- (D) 15. 下列何者適用公務人員保障法？
- (A) 行政院人事行政局局長
 - (B) 台北市市長
 - (C) 桃園縣議會議長
 - (D) 國立台北大學編制內之職員
- (C) 16. 無隸屬關係之行政機關間權限的移轉，行政程序法上稱之為何？
- (A) 委辦
 - (B) 委任
 - (C) 委託
 - (D) 委囑
- (B) 17. 下列何者不具有法人之地位？
- (A) 國立中正文化中心
 - (B) 國立成功大學
 - (C) 農田水利會
 - (D) 直轄市
- (B) 18. 關於信賴保護原則，下列那一項描述為錯誤？
- (A) 信賴保護亦適用於行政法規之變更
 - (B) 信賴保護僅適用於合法行政行為之變更
 - (C) 機關應保護人民正當合理之信賴
 - (D) 人民之信賴利益須具有保護價值
- (C) 19. 有關行政機關從事私經濟行政之描述，下列那一項為錯誤？
- (A) 私經濟行政不生國家賠償問題
 - (B) 適用民法之私法自治原則
 - (C) 仍須適用行政程序法
 - (D) 行政機關仍應受組織法規之限制
- (C) 20. 有關司法院釋字第 443 號解釋理由書所揭示的層級化法律保留，下列那一項描述為錯誤？
- (A) 憲法第 8 條關於人民身體自由者，屬於憲法保留
 - (B) 屬於執行法律之細節性或技術性事項，無須法律具體明確之授權
 - (C) 給付行政措施皆無須法律保留
 - (D) 限制人民身體自由之事項，必須以法律定之
- (B) 21. 司法院釋字第 540 號解釋，認為主管機關依據國民住宅條例直接興建及分配之住宅，先由有承購、承租或貸款需求者，向主管機關提出申請，經主管機關認定其申請合於法定要件後，再由主管機關與申請人訂立買賣、租賃或借貸等契約，其兩階段行為之法律性質為何？
- (A) 行政處分與行政契約
 - (B) 行政處分與私法契約
 - (C) 一般處分與行政契約
 - (D) 一般處分與私法契約

公職王歷屆試題 (99 原住民特考)

- (B) 22. 行政程序法規定，行政機關採取之方法應有助於目的之達成。學說上稱此一原則為何？
(A)法律保留原則 (B)比例原則 (C)誠實信用原則 (D)信賴保護原則
- (A) 23. 政府為照顧老年國民，乃辦理國民年金保險。有關年金給付之爭執，其救濟途徑為何？
(A)行政爭訟 (B)行政損失補償 (C)民事損害賠償 (D)國家賠償訴訟
- (C) 24. 國家賠償法第 9 條有關賠償義務機關之規定，下列那一項為錯誤？
(A)公務員之賠償責任，以其所屬機關為賠償義務機關
(B)公有公共設施之賠償責任，以其設置或管理機關為賠償機關
(C)賠償義務機關經裁撤者，以中央主管機關為賠償義務機關
(D)對於賠償義務機關有爭議時，得請求其上級機關確定之
- (A) 25. 甲為台北縣某縣立中學教師，因連續曠職達 30 日，經服務學校報請台北縣政府函復該校同意不續聘。甲不服台北縣政府函復服務學校同意不續聘，應提起下列何種行政訴訟以資救濟？
(A)撤銷訴訟 (B)給付訴訟 (C)確認訴訟 (D)課予義務訴訟

公
職
王