

## 99 年公務人員特種考試身心障礙人員考試試題

等 別：三等考試

類 科：一般行政、教育行政

科 目：行政法

甲、申論題部分：

一、何謂法律保留原則？給付行政行為是否適用法律保留原則？試自學說與司法實務見解說明之。

【擬答】

(一)法律保留原則的意義：

謂沒有法律授權，行政機關即不能合法的作成行政行為，蓋憲法已經某些事項保留予立法機關，須由立法機關以法律加以規定。故在法律保留原則之下，行政行為不能以消極的不牴觸法律為己足，尚須有法律之明文依據，故又稱為「積極的依法行政」。

(二)給付行政是否有法律保留原則之適用：

1. 給付行政之意義：

凡是以積極的態度具體達成憲法所宣示人民各種社會權的授益性行政活動，即稱之為給付行政；質言之，其目標係為改善社會構成員精神或物質生活素質之普遍向上，其內容則以提供金錢、物資或服務等非權力性授益行為為主；就人民對於利益與福祉之追求予以直接之資助或協力、或促其實現的行政類型。

2. 給付行政有無法律保留原則之適用？

(1) 依傳統理論：認為給付行政並無法律保留原則之適用，蓋給付行政多為有利於人民的授益處分，實無須再經人民代表的國會之同意。

(2) 然而近年採重要性理論者：認為給付行政如涉及原則性問題，因而屬於重要性事項者，亦應有法律之依據，其理由乃在於防止行政機關之措施流於恣意，使行政行為具有可預測性。

(3) 司法實務見解：

① 大法官釋字第443號解釋理由書：關於給付行政措施，其受法律規範之密度，自較限制人民權益者寬鬆，倘涉及公共利益之重大事項者，應有法律或法律授權之命令為依據之必要，乃屬當然。

② 大法官釋字第485號解釋理由書：惟鑒於國家資源有限，有關社會政策之立法，必須考量國家之經濟及財政狀況，依資源有效利用之原則，並注意與一般國民間之平等關係，就福利資源為妥善之分配；對於受益人範圍之決定，應斟酌其財力、收入、家計負擔及須照顧之必要性妥為規定，不得僅以受益人之特定職位或身分作為區別對待之唯一依據；關於給付方式及額度之規定，亦應力求與受益人之基本生活需求相當，不得超過達成立法目的所需必要限度而給予明顯過度之照顧。

③ 大法官釋字第542號解釋理由書：行政機關訂定之行政命令，其屬給付性之行政措施具授與人民利益之效果者，亦應受相關憲法原則，尤其是平等原則之拘束。按關於社會政策之立法，依本院釋字第四八五號解釋之意旨，在目的上須具資源有效利用、妥善分配之正當性，在手段上須有助於目的之達成且屬客觀上所必要，亦即須考量手段與目的達成間之有效性及合比例性。

二、(一)何謂行政處分之附款？行政處分之附款被認定為停止條件或負擔時，在法律上  
有何差別？試說明之。

(二)行政機關核准所屬公務員帶職帶薪出國進修一年，但要求返國後，必須在原任  
職機關繼續服務十年，試評論此附款之性質及其合法性。

【擬答】

(一)行政處分附款之意義：

行政處分附款係來自民法上法律行為附款的概念，附款之作用在於補充或限制行政處分之

## 公職王歷屆試題 (99 身心障礙特考)

效力。附款乃行政機關以條件、負擔、期限或保留廢止權等方式，附加於行政處分主要內容。附款基本上非獨立的意思表示，但附款之記載，亦未必附記於主要內容之外，而有可能直接與處分內容一併敘明，成為行政處分之主要部分。

- (二) 1. 停止條件之附款：條件之意義與民法規定相同，附停止條件之行政處分，於條件成就時，發生效力。附條件之行政處分，其效力系於將來可能發生之事實，屬於一種不確定之狀態，是以性質上不容許出現不確定狀態之處分，即不得附以條件。
2. 負擔之附款：負擔係指附加於授益處分之特定作為、不作為或忍受的義務，就負擔之本質而言，原可以單獨以行政處分之形態出現，但因附隨於受益處分而成為附款之一種。例如：准許外國人居留，但附加不得在台就業之限制。
3. 停止條件與負擔之差別：
- (1) 可否獨立存在：因為負擔若未附加於授益處分，原為獨立之處分，以往在學說上傾向負擔得單獨訴請撤銷，而條件本為處分內容之一部分，無法想像其能與處分分離。
  - (2) 可否單獨提請救濟：對負擔不服，受益人可單獨對之提請救濟，而條件則為行政處分不可分離之部分，通說認為不得單獨對之提請救濟。
  - (3) 可否強制執行：對於附有義務者，行政機關得強制執行；但條件則無所謂強制實現之可能。
  - (4) 生效時點：附負擔之行政處分，於該授益處分生效時，立即生效；附條件之行政處分，如係附停止條件，則於條件成就時發生效力，如係附解除條件，則於條件成就時失其效力。
- (三) 行政機關核准所屬公務員帶職帶薪出國進修一年，但要求返國後，必須在原任職機關繼續服務十年。
1. 旨揭附款之性質：茲因核准公務員帶職帶薪出國進修之行政處分已然生效，且要求公務員必須回原任職機關服務之性質，屬可獨立存在之行政處分，故此項附款性質應為負擔。
  2. 行政機關雖有附款之裁量權，其行使仍須遵守有關裁量權行使之一切限制，尤其附款不得抵觸行政處分作成之目的，並應與該處分之目的具有正當合理之關聯。同時，行政處分附款規定之事項必須是行政機關的權限範圍之內。（行政程序法第94條參照）準此，核准公務員帶職帶薪出國進修，其目的係培育優秀人才為機關服務，則附帶要求其完成學業返國後，必須回原機關服務滿一定年限，應符合上開行政程序法第94條之規定。另依公務人員訓練進修法第15條規定，公務人員帶職帶薪全時進修期滿，其回原服務機關學校繼續服務之期間應為進修期間之二倍。命題中要求帶職帶薪出國進修一年之公務員，返國後須服務十年，不符前開公務人員訓練進修法第15條規定。

### 乙、測驗題部分：

- (C) 1. 台北市政府擬對違規設置攤位之行為人，裁處罰鍰，應以下列何項法規範定之？  
(A) 行政規則 (B) 自治規則 (C) 自治條例 (D) 自律規則
- (D) 2. 下列那一個有關「核定」之敘述錯誤？  
(A) 係指上級機關對下級機關所陳報事項之審查  
(B) 也適用於上級政府對下級政府所陳報事項之審查  
(C) 審查機關對該陳報事項有權做出最後之決定  
(D) 在審查前該事項已生法定效力，但審查機關可撤銷之
- (B) 3. 下列何者非行政權之範圍？  
(A) 即時強制 (B) 修憲案之提議 (C) 發布命令 (D) 救災
- (D) 4. 下列何者不是現行公務人員保障法之救濟途徑？  
(A) 申訴 (B) 再申訴 (C) 復審 (D) 再復審
- (A) 5. 下列何者係行政罰法所規定之「限制或禁止行為之處分」？  
(A) 吊扣證照 (B) 告誡 (C) 警告 (D) 命令歇業
- (B) 6. 不屬於受行政處罰者所有之物，因所有人之故意或重大過失，致使該物成為違反行政法

公職王歷屆試題 (99 身心障礙特考)

上義務行為之工具者，主管機關應如何處置？

- (A)得報請檢察官扣押 (B)仍得裁處沒入  
(C)實施查封 (D)移送法院裁定
- (C) 7. 公法上金錢給付義務之執行，不徵收執行費。但因強制執行所支出之必要費用，應如何負擔？  
(A)由行政執行處自行吸收 (B)由原處分機關負擔  
(C)由義務人負擔 (D)由行政執行署編列預算支應
- (B) 8. 警察機關對於違法集會遊行不遵警察解散命令之群眾所為之驅離行動，性質上係屬於：  
(A)間接強制 (B)直接強制 (C)即時強制 (D)自己執行
- (A) 9. 交通違規處分確定後，受處分人逾期未繳款，於通知繳款期限屆滿後多久未經執行，即不得再為強制執行？  
(A)五年 (B)四年 (C)三年 (D)二年
- (B) 10. 下列何者非行政執行法第11條所規定「公法上金錢給付義務」之發生原因？  
(A)法令規定 (B)行政契約 (C)法院裁定 (D)行政處分
- (C) 11. 下列何者不是行政程序法之立法目的？  
(A)確保依法行政之原則 (B)保障人民權益  
(C)增進人民對立法之信賴 (D)提高行政效能
- (D) 12. 行政機關依行政程序法之規定，於下列何種情形，不得拒絕人民申請閱覽卷宗？  
(A)申請閱覽擬稿文件 (B)申請機密性文件  
(C)申請他人未同意提供之病歷資料 (D)申請卷宗檔案過大，影印費時
- (B) 13. 依行政程序法第53條之規定，下列何者得請求相當之報酬？  
(A)證人 (B)鑑定人 (C)當事人 (D)利害關係人
- (C) 14. 下列何項行政行為屬行政處分？  
(A)立法院通過決議請行政院提供施政計畫相關資料  
(B)行政院人事行政局與出國進修公務員約定須返國服務三年  
(C)交通部公路總局通知汽車所有人繳納燃料稅  
(D)行政機關催告受處分人如期繳納罰鍰
- (B) 15. 故意共同實施違反行政法上義務之行為者，因身分或其他特定關係成立之違反行政法上義務行為，其無此身分或特定關係者，應如何處罰？  
(A)不予處罰 (B)仍處罰之 (C)減輕處罰 (D)以記次或申誡取代之
- (D) 16. 下列有關國家賠償之敘述，何者錯誤？  
(A)賠償請求權，自損害發生時起，逾五年不行使而消滅  
(B)賠償請求權，自請求權人知有損害時起，因二年間不行使而消滅  
(C)得依法請求國家賠償而已依行政訴訟法規定，附帶請求損害賠償者，就同一原因事實，不得更行起訴  
(D)依國家賠償法請求損害賠償時，應先以書面向賠償義務機關請求之。自提出請求之日起逾二十日不開始協議，請求權人得提起損害賠償之訴
- (C) 17. 甲提起訴訟，請求撤銷乙機關之徵稅處分，則行政法院應如何處理？  
(A)對當事人提出之書證不加以調查 (B)免除當事人之舉證責任  
(C)依職權調查人證 (D)不必參考鑑定人之鑑定
- (D) 18. 下列有關行政罰案件管轄之敘述，何者正確？  
(A)故意共同實施違反行政法上義務之行為，其行為地、行為人之住所、居所或營業所、事務所或公務所所在地不在同一管轄區內者，以行為地之主管機關為管轄機關  
(B)一行為違反數個行政法上義務而應處罰鍰，數機關均有管轄權者，由處理在先之機關管轄  
(C)一行為違反同一行政法上義務，數機關均有管轄權者，由層級較高之機關管轄  
(D)一行為違反數個行政法上義務，應受沒入或其他種類行政罰者，由各該主管機關分別裁處



公職王歷屆試題 (99 身心障礙特考)

- (A) 19. 一行為違反社會秩序維護法及其他行政法上義務規定而應受處罰，如已裁處拘留者，不再受何種之處罰？  
(A)罰鍰 (B)沒入 (C)停止營業 (D)命令歇業
- (C) 20. 依司法院大法官釋字第588號解釋，執行拘提管收之行政執行處執行員，其性質為何？  
(A)法官 (B)檢察官 (C)警察 (D)檢察事務官
- (B) 21. 有關行政執行法規定之怠金，下列敘述，何者正確？  
(A)依法令或本於法令之行政處分，負有行為義務而不為，其行為能由他人代為履行者  
(B)依法令或本於法令之行政處分，負有不行為義務而為之者  
(C)怠金逾期未繳納，由原處分機關執行之  
(D)義務人經科處怠金，仍不履行義務者，執行機關無須再為書面限期履行，得連續處以怠金
- (D) 22. 下列何者不屬於行政執行法中之公法上金錢給付義務？  
(A)高速公路通行費 (B)全民健保保費  
(C)營業稅款 (D)罰金
- (B) 23. 依行政程序法第22條之規定，下列何者有行政程序之行為能力？  
(A)嬰兒  
(B)財團法人  
(C)未由行政機關首長授權為行政程序行為者  
(D)非法人之團體無代表人或管理人者
- (D) 24. 依行政訴訟法第293條以下關於「假扣押」之規定，下列敘述何者正確？  
(A)假扣押裁定因自始不當而撤銷者，行政法院應賠償債務人因假扣押或供擔保所受之損害  
(B)假扣押裁定後，尚未提起給付之訴者，視為起訴  
(C)假扣押之聲請，由最高行政法院管轄  
(D)為保全未到履行期之公法上金錢給付之強制執行，得聲請假扣押
- (C) 25. 關於行政程序法規定之聽證程序，下列敘述何者正確？  
(A)聽證應一律公開，以昭公信  
(B)聽證時當事人得陳述意見、提出證據，但不得發問  
(C)當事人認為主持人於聽證程序進行中所為之處置不當時，得即時聲明異議  
(D)陳述人對聽證紀錄之記載有異議者，應向舉辦聽證機關之上級行政機關異議