

110 年公務人員特種考試司法人員、法務部調查局調查人員、國家安全局國家安全情報人員、海岸巡防人員及移民行政人員考試試題

考試別：移民行政人員

等 別：四等考試

類科組：移民行政

科 目：行政法概要

林葉老師

甲、申論題部分 (50 分)

一、設有甲因多年前出國行蹤不明，其子曾依法向法院聲請為死亡之宣告並經法院裁定准許。之後甲突然返國證明其未死亡而向法院聲請撤銷死亡宣告，法院亦裁定撤銷。而後甲向戶政事務所申請戶籍謄本，該謄本上註記甲曾受死亡宣告之事，甲認為該註記造成其不利而要求撤銷被戶政事務所拒絕。問：本題戶政事務所之註記其法律性質為何？甲依法應如何請求救濟？ (25 分)

【命中特區】：

桃園志光上課用書，110(111)版，林葉，書編 C0C07 書名：行政法 C，頁數：第 102-103 頁及第 367 頁

【解題關鍵】：

1. 難易度：★★★★

2. 試題分析：本題算基本題型，行政處分與行政事實行為之區別標準為重點，本題與最高行政法院 99 年 3 月份決議之判斷標準有關，建議須援用。

【擬答】

(一)戶政事務所註記之法律性質

1. 按行政程序法第 92 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。而行政事實行為是指公行政一切並非以發生法律效果為目的，而以發生事實效果為目的之行政措施。兩者之區別為行政處分是以直接產生法律效果為目的，行政事實行為則是發生事實上效果。
2. 又按最高行政法院 99 年度 3 月份庭長法官聯席會議曾指出，地政事務所在土地登記簿標示部其他登記事項欄註記：「本土地涉及違法地目變更，土地使用管制仍應受原『田』地目之限制」，法律並未規定發生如何之法律效果。該註記既未對外直接發生法律效果，自非行政處分。地政事務所拒絕土地所有權人註銷系爭註記之要求，係拒絕作成事實行為之要求，該拒絕行為亦非行政處分。
3. 查本案戶政事務所於戶籍謄本記事欄註記曾受死亡宣告一事，若依最高行政法院 99 年 3 月份決議之判斷標準，法律並未規定註記後將發生如何之法律效果，故該註記既未對外直接發生法律效果，自非行政處分。為行政事實行為。

(二)甲之救濟途徑

1. 按行政訴訟法第 8 條規定，人民與中央或地方機關間，因公法上原因發生財產上之給付或請求作成行政處分以外之其他非財產上之給付，得提起給付訴訟。因公法上契約發生之給

付，亦同。另按最高行政法院 99 年 3 月份庭長法官聯繫會議曾指出，註記事實上影響其所在土地所有權之圓滿狀態，侵害土地所有權人之所有權，土地所有權人認系爭註記違法者，得向行政法院提起一般給付訴訟，請求排除侵害行為即除去系爭註記（回復未為系爭註記之狀態）。

2. 查本案甲若認為系爭曾受死亡宣告之註記，影響侵害其個人憲法保障之隱私權，認為系爭註記違法者，則可向高等行政法院提起一般給付訴訟，請求去除系爭註記，回復成未為系爭註記之狀態。

保成.學儒.志光

快速考取

司法特考 高效學習架構

答題能力強化 針對考生需要加強之處，規劃各種加值課程，考生可依照需求自行選擇

- 高分作文班**
提供實際寫作及文章觀摩，提升作文破題寫作技巧，組織最佳架構。
- 申論作答班**
申論答題技巧傳授，並由老師給予擬答建議，短時間提升作答力。
- 尊榜班/特訓班**
針對具有上榜決心的同學採集中管理、密集訓練輔導方式，考前助你快速提升破百分！
- 實戰題庫班**
以題目帶觀念方式授予答題技巧，讓您以最快速度解出正確答案。

· 詳細課程請洽 保成.學儒.志光 全國門市 ·

- 二、甲以自己所有坐落於乙縣之山坡地申請參加乙縣依法辦理之民國（以下同）100 年獎勵輔導造林計畫，並經乙縣政府核准造林面積 0.5 公頃、每年獎勵金 1 萬元、獎勵期限為 20 年。甲並簽立切結書同意於獎勵期間內接受主管機關指導善加管理經營林木，使之長大成林不任其荒廢或擅自拔除毀損。如有違背願返還所有已領之獎勵金。後甲領取 100 年至 107 年之獎勵金。而乙縣之主管機關遲於 108 年 3 月 1 日進行造林檢測時，發現核准造林之林地內存有核准前自始即無法造林之水泥鋪面道路，面積約 0.04 公頃卻未自核准造林之面積內扣除，造成甲溢領獎勵金。問：乙縣政府核准甲之造林計畫，屬行政法上何種行為？乙縣政府於 110 年 4 月 10 日可否依法追繳甲溢領之獎勵金？（25 分）

【命中特區】：

桃園志光上課用書，110(111)版，林葉，書編 C0C07 書名：行政法 C，頁數：第 191-193 頁及第 231-232 頁

【解題關鍵】：

1. 難易度：★★★★

2. 試題分析：第一小題涉及切結書之法律性質，與現行實務見解所採見解。因為第二小題考點涉及除斥期間起算問題，建議第一小題應以行政處分準負擔說為準。

第二小題部分涉及行政程序法第 121 條第 1 項撤銷除斥期間起算時點，最高行政法院 102 年 2 月份決議建議須提出討論。

【擬答】

(一)乙縣政府核准甲之造林計畫之性質

1. 按行政程序法第 92 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。行政程序法第 135 條規定，公法上法律關係得以契約設定、變更或消滅之。但依其性質或法規規定不得締約者，不在此限。
2. 關於切結書與行政機關核准之性質，學理上有所爭議，有認為申請人所切結之事項不在行政處分內表現，當然非行政處分之附款。此外申請人所切結之事項，不是法律規定的要件，則其出具切結書承諾為一定行為，以換取行政機關之許可，反而比較像要約與承諾，性質上更接近行政契約。另有認為授益處分有時可能著眼於相對人出具切結書，承諾履行一定作為或不作為義務而後始決定作成，因此，授益處分的相對人對行政機關負有切結書所宣示之義務，可認係一種「負擔」，而其存在，也的確構成行政機關當初願意作成授益處分的關鍵考量因素。此於學說上，有稱之為「準負擔」或「處分外負擔」。
3. 查甲對行政機關負有切結書所宣示之義務，應可認係一種「負擔」，於實務上此切結書的確也構成行政機關願意做成授益處分的關鍵，故管見認為乙縣政府核准甲之造林計畫，應屬於行政處分之準負擔。(最高行政法院實務亦同此見解)¹

(二)乙縣政府可否於 110 年 4 月 10 日追繳溢領獎勵金

1. 按行政程序法第 117 條規定，違法行政處分於法定救濟期間經過後，原處分機關得依職權為全部或一部之撤銷；其上級機關，亦得為之。但有下列各款情形之一者，不得撤銷：一、撤銷對公益有重大危害者。二、受益人無第一百十九條所列信賴不值得保護之情形，而信賴授予利益之行政處分，其信賴利益顯然大於撤銷所欲維護之公益者。第 121 條第 1 項規定，第 117 條之撤銷權，應自原處分機關或其上級機關知有撤銷原因時起二年內為之。
2. 又按最高行政法院 102 年 2 月份庭長法官聯席會議曾指出，行政程序法第 121 條法文明示「知」為撤銷權除斥期間之起算點，在授益行政處分之撤銷，且其撤銷純係因法律適用之瑕疵時，尚非僅以原處分機關或其上級機關可得知悉違法原因時，為除斥期間之起算時點，仍應自有權撤銷之機關確實知曉原作成之授益行政處分有撤銷原因時，起算 2 年之除斥期間。
3. 查系爭核准處分核准之前，已有自始無法造林之水泥鋪面道路，故系爭核准處分為違法行政處分，合先敘明。又乙縣之主管機關於民國 108 年 3 月 1 日進行造林檢測時，已知情有自始無法造林之水泥鋪面道路之情事，基於社會通念及經驗法則，行政機關如略加調查而不難得知該撤銷原因應已發生而存在時，即得作為除斥期間之起算點。故乙縣政府行使撤銷權除斥期間之起算點，應以 108 年 3 月 1 日起算，今乙縣政府於 110 年 4 月 10 日始撤銷違法行政處分，已逾越行政程序法第 121 條第 1 項撤銷權 2 年除斥期間，故乙縣政府亦不可於 110 年 4 月 10 日追繳溢領獎勵金。

乙、測驗題部分 (50 分)

(A) 1. 下列何者非屬行政法之法源？

- | | |
|----------------|---------------|
| (A) 法院就個案所為之裁判 | (B) 司法院大法官之解釋 |
| (C) 自治條例 | (D) 習慣法 |

¹最高行政法院 104 年度判字第 523 號判決意旨。

- (C) 2. 依司法院解釋，下列何者違反法律保留原則？
(A)規定容器回收責任業者應繳納回收清除處理費，就其費率未以法律明文規定
(B)以外國學歷應牙醫師考試者，須在主管機關認可之醫療機構完成臨床實作訓練
(C)督導各級人民團體實施辦法規定人民團體經限期整理者，其理事職權應即停止
(D)地方自治團體以自治條例規定電子遊戲場業應距離中小學醫院一定以上之距離
- (D) 3. 關於數行政機關關於管轄權有爭議時之處理，下列敘述何者錯誤？
(A)由其共同上級機關決定之，無共同上級機關時，由各該上級機關協議定之
(B)人民就其依法規申請之事件，得向共同上級機關申請指定管轄
(C)管轄權爭議未經決定前，如有導致人民難以回復之重大損害之虞時，該管轄權爭議之一方，應依當事人申請為緊急之臨時處置
(D)人民對行政機關所為指定管轄之決定，得聲明不服
- (C) 4. 警察對於違法之集會遊行進行強制驅離，該驅離行為屬於何種行政類型？
(A)給付行政 (B)計畫行政 (C)干預行政 (D)私經濟行政
- (D) 5. 按現行法制之規定，下列敘述何者正確？
(A)甲法官已由 A 法院退休，且無法再任公務員，故不得再對其於退休前之違法執行職務行為，依公務員懲戒法規定予以追究
(B)對於政務人員之懲戒，不得予以休職、降級，但可予以記過處分，以儆效尤
(C)乙為 B 國立大學之教師，不服學校對其年終考核之結論為「留支原薪」，因考核事項為學校之內部管理措施，故不得向法院提起訴訟
(D)丙公務員任職 C 機關，其因公務處理不當而遭記大過 1 次，丙不服，其就 C 機關此一決定，仍可提起行政救濟
- (C) 6. 主管機關委託甲公司測量乙於河川地上違法堆置土石的面積與體積，作為罰鍰計算之依據。甲公司於行政組織法上之地位為何？
(A)職務協助 (B)受委託行使公權力
(C)行政助手 (D)權限委託

考前必備 2 大上榜演練

| 保成.學儒.志光 |

全真模擬考 ⊕ 能力指標測驗

全真模擬考

【全程比照國考/實戰演練】



【全國排名 了解實力】



能力指標測驗



數據呈現強弱立見

測驗答題後，系統立即為考生分析答題狀況，雷達圖呈現，強科弱科一目了然，立即掌握學習狀況。



依實際考題分析

分析歷屆考題出題領域比重，再據分析出題，依實際考試設計、限時測驗，立即掌握自身程度與出題趨勢。



真人弱點分析

除大方向數據外，亦可預約專人面對面分析，深層了解細部弱點，有利後續衝刺精省時間，學習更有效率。

- (D) 7. 關於適用於公務人員申訴程序的客體，下列何者正確？
(A)退休金金額的核定 (B)年終考績的認定
(C)核定參加升官等訓練人選 (D)將主管人員平調任非主管職務
- (D) 8. 關於公務員服從義務之敘述，下列何者錯誤？
(A)長官須有地域及事務管轄權 (B)長官命令之下達符合職權行使之方式
(C)下達命令係為職務上之目的 (D)執行命令之屬官無須有相同之管轄權
- (A) 9. 關於具外部效力之抽象法規範，下列敘述何者錯誤？
(A)送立法院備查屬規範生效之要件
(B)法律訂有明確授權依據時，行政機關始能訂定法規命令
(C)法規命令擬訂後，應刊登政府公報公告周知
(D)人民提議訂定法規命令時，受理機關認為非主管事項者，應移送有管轄權之機關
- (C) 10. 有關公務員兼職，下列敘述何者錯誤？
(A)公務員得依法令兼職 (B)公務員兼職原則應得機關或上級機關許可
(C)公務員兼職得兼薪及兼領公費 (D)離去本職公務員，兼職應同時免兼
- (A) 11. 依據實務見解，下列何種行政行為係屬無效？
(A)行政院公共工程委員會依授權制定法規命令，而僅刊登於官方網站
(B)行政院農業委員會依水土保持法及山坡地保育利用條例公告山坡地範圍劃定，並刊登政府公報
(C)行政院環境保護署公告便利商店禁止使用購物用塑膠袋，並刊登於政府公報
(D)經濟部訂定公用天然氣事業申請設立保險金作業辦法後刊登政府公報，但未送立法院備查
- (A) 12. 違法之行政處分於當事人或利害關係人未提起訴願前，即已執行完畢而無回復原狀可能或因其他事由而消滅者，當事人得提起何種救濟？
(A)確認違法訴訟 (B)撤銷違法訴訟 (C)課予義務訴訟 (D)一般給付訴訟
- (C) 13. 依司法院釋字第 717 號解釋意旨，限定公務人員退休所得上限，並減少原得辦優惠存款金額，不涉及下列何種行政法一般原則？
(A)公益原則 (B)信賴保護原則 (C)平等原則 (D)比例原則
- (C) 14. 下列何者非屬行政程序法規定之行政契約無效事由？
(A)行政契約之內容違背公序良俗
(B)行政契約之締結未以書面為之
(C)代替行政處分之行政契約一方，知悉與其內容相同之處分有得撤銷之原因
(D)和解契約之內容要求人民單方讓步
- (B) 15. 某市政府與建商達成協議，建商給付一定之開發回饋金，該市政府變更開發行為所在地之都市計畫土地使用分區為商業區。關於此協議，依目前行政法院實務見解，下列敘述何者正確？
(A)市政府為協議前，未取得當地居民之書面同意，該協議不生效力
(B)市政府與建商之協議，無須取得當地居民之書面同意，該協議有效
(C)市政府所為協議，於取得當地居民之書面同意前，該協議之效力未定
(D)市政府應取得當地居民之書面同意後，始得與建商締結該協議
- (C) 16. 下列何種行政行為並未發生法律效果？
(A)發布法規命令 (B)行政機關間訂定行政契約
(C)行政機關發函予人民，告知會議日期 (D)行政機關對人民主張公法上債務之抵銷
- (B) 17. 採購機關於決標後將押標金發還未得標之廠商，機關嗣後發現該廠商有冒用或借用他人名義或證件投標時，依政府採購法向廠商追繳已發還之押標金，其法律性質為何？
(A)裁罰性不利處分 (B)管制性不利處分 (C)違約金 (D)行政規費
- (B) 18. 依廢棄物清理法第 50 條規定，有下列情形之一者，處新臺幣 1,200 元以上 6,000 元以下罰鍰。經限期改善，屆期仍未完成改善者，按日連續處罰。依據司法實務見解，下列敘

述何者正確？

- (A) 罰鍰部分得重複處罰 (B) 按日連續處罰屬於執行罰
(C) 按日連續處罰屬於行政罰 (D) 罰鍰部分屬於執行罰
- (A) 19. 行政法院對行政機關就不確定法律概念所為之判斷，應如何處理？
(A) 原則上予以審查 (B) 只形式審查
(C) 一律尊重行政機關之判斷 (D) 原則上不審查
- (D) 20. 下列何者不得提起訴願？
(A) 因興建垃圾焚化廠環境影響評估審查通過，而認為健康權遭受損害之當地住民
(B) 主張經濟部智慧財產局所核發之商標，近似其已註冊商標之商標權人
(C) 台灣電力公司所屬發電廠因排放廢氣超標，經某直轄市政府環境保護局命令停止運轉
(D) 因交通警察強力執行酒駕檢測，而營業收入受影響之酒店業者
- (B) 21. 行政訴訟法上有關停止執行之規定，下列敘述何者錯誤？
(A) 提起行政訴訟不停止執行為原則
(B) 停止執行之要件所稱「將發生難於回復之損害」，係指客觀上及當事人主觀上難於回復之損害
(C) 若行政機關已表明對行政處分不加以執行，當事人仍聲請停止執行者，即欠缺權利保護之必要
(D) 停止執行之要件所稱「急迫情事」，係指原處分或決定已開始執行或隨時有開始執行之虞
- (D) 22. 關於行政救濟，下列敘述何者錯誤？
(A) 甲為離職公務員，就影響其退休金計算之原有年資及薪級，不得提起確認訴訟
(B) 乙主張某行政處分因未經合法有效通知，對其不生效力，得提起確認訴訟
(C) 丙為暫時禁止環保機關在尚未完工之垃圾掩埋場堆放垃圾，得申請假處分
(D) 丁公司因違法遭主管機關科處鉅額罰鍰而為避免公司倒閉，得申請假處分
- (D) 23. 有關行政訴訟之功能，下列敘述何者錯誤？
(A) 確保行政活動之合法 (B) 落實人民權利之維護
(C) 實踐憲法訴訟權之保障 (D) 促進司法積極主動之性格
- (D) 24. 下列何者非屬司法院釋字所稱之特別犧牲？
(A) 公用地役關係下之既成道路，尚未徵收者
(B) 都市計畫道路用地於依法徵收前埋設之地下設施
(C) 興辦土地徵收條例事業穿越私有土地之上空或地下
(D) 限制所有權人於騎樓設攤
- (A) 25. 關於國家賠償之敘述，下列何者錯誤？
(A) 人民請求國家賠償之訴訟，僅能向普通法院民事庭提起
(B) 甲見管理機關設置「禁止跨越」標語旁之安全圍籬不高，乃跨越該圍籬至斷崖旁拍照，不慎跌落深谷因而死亡，該管理機關得拒絕賠償
(C) 甲主張其於集會遊行時遭 A 警察機關警員乙違法拖行，甲於國家賠償訴訟中，只須舉證乙為 A 警察機關之警員即可，不須證明乙之真實姓名
(D) 法院辦理人民聲請強制執行之案件，於債權分配時，因計算錯誤，致執行債權人權利受有損害，執行債權人得請求法院負國家賠償責任