

110 年特種考試地方政府公務人員考試試題

等 別：三等考試

類 科：一般行政、一般民政、戶政、社會行政、勞工行政、公職社會工作師、教育行政、人事行政、法律廉政、財經廉政、農業行政

科 目：行政法

呂懷德老師 解題

甲、申論題部分：(50 分)

(一)不必抄題，作答時請將試題題號及答案依照順序寫在申論試卷上，於本試題上作答者，不予計分。

(二)請以藍、黑色鋼筆或原子筆在申論試卷上作答。

(三)本科目除專門名詞或數理公式外，應使用本國文字作答。

一、行政罰法第 1 條規定：「違反行政法上義務而受罰鍰、沒入或其他種類行政罰之處罰時，適用本法。但其他法律有特別規定者，從其規定。」請分析第 1 條本文所謂「行政法」，是否包括地方自治立法？第 1 條但書所謂「其他法律」，是否包括地方自治立法？(25 分)

1. 《考題難易》：★★(最多五顆星)

2. 《破題關鍵》：本題並不會太過困難，但涉及到基本概念的認識。除了法規範跟釋字的理解外，要對法律優位、法律保留等基本概念，有充分的理解，會寫得更加完整

3. 《命中特區》：行政法 C，p4-5, 21. B1L35

【擬答】

(一)行政罰法所稱之行政法上義務，包含以自治條例規定所規範者

欲對行為人處以行政罰，須以其行為違反行政法上義務為前提。行政法義務之產生，除透過形式意義之法律外，是否包含由地方自治團體之立法機關所訂定之自治條例，素有爭議，而有下列之見解：

否定說：

本說認為，由於行政罰對於人民之權利義務影響重大，應以中央所制定之法律明文規定為限，因此不得由地方立法機關以自治條例為規範。

肯定說：

本說認為，行政罰雖會對人民之權利義務產生影響，但並不採絕對法律保留，而除得由立法授權行政機關以法規命令加以規範外，亦包含由地方自治團體以自治條例為之。釋字第 806 號解釋亦認為，地方自治事項涉及對居民之限制時，雖亦有法律保留原則之適用，惟得以經地方立法機關通過，並由各該行政機關公布之自治條例予以規範。

管見認為，上述見解應以肯定說為可採，首先，行政罰雖涉及人民之財產、營業自由等基本權利限制，惟依釋字第 443 號解釋理由書之見解，並非為絕對法律保留事項。因此並非僅得由法律進行規範。

其次，我國除水平之權力分立外，尚包含中央與地方間之垂直權力分立，地方自治團體亦享有一定之自治權限，得就其自治事項制定規範，並非所有事務皆屬應由中央立法並執行之事項。

因而，只要是屬於地方自治團體自治事項之事由，即應有由地方立法機關制定抽象規範予以規範之權限。就此，行政罰法第 4 條關於處罰法定原則規定「違反行政法上義務之處罰，以行為時之法律或自治條例有明文規定者為限。」即採取肯定自治條例得作為處罰依據之見解；又地方制度法第 17 條規定，地方自治團體之居民有遵守自治法規之義務，進而地方制度法第 26 條第 2 項，亦允許地方自治團體以自治條例規定處以罰鍰或其他種類之行政罰。足見地方自治立法，亦屬於行政罰法第 1 條所稱之行政法上義務。

(二)行政罰法第 1 條之其他法律，應限於形式意義之法律，而不包含地方自治立法

行政罰法第 1 條規定，當其他法律有特別規定時，從其規定，一般認為，因此行政罰法應屬於普通法之地位，若其他法律有特別規定時，基於特別法優於普通法之法理，應優先適用於特別法。

惟上開特別法優於普通法之法理，係建立在當兩個法源位階相同，內容有所牴觸時，應優先適用何者之判斷方式，若兩法源並非屬於同一位階，則應依法律優位原則，判斷適用的優先順序。

行政罰法為立法者三讀通過之形式意義法律，而地方自治團體所訂定之自治條例，則屬於地方自治法規，兩者間之法位階，依地方制度法第 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牴觸者，無效。」可見，自治條例與法律為不同之法位階，若兩者有所牴觸，應以法律為優先，因而縱使行政罰法第 1 條但書將已定位為普通法，但僅於其他形式意義法律有特別規定時，始適用之。因此所謂之該條規定所稱之其他法律，不包含地方自治之立法。

二、依行政程序法「聽證」之規範設計，行政機關於作成行政處分前是否應先經聽證程序？並請依司法院大法官之相關解釋，舉例說明在何種情形下，若法規未規定應舉辦聽證者，違背正當法律程序之要求。(25 分)

1. 《考題難易》：★★（最多五顆星）
2. 《破題關鍵》：本題涉及正當行政程序的理解，對於法條、釋字要有比較完整的理解，才能有充分的篇幅。
3. 《命中特區》：行政法 B, p.228-232. B1K15

【擬答】

(一)除有法規明文規定外，機關得依裁量決定是否舉行聽證

1. 聽證之功能

聽證程序，屬於正式之行政程序，即透過此等嚴謹之程序，藉由雙方當事人之辯論、提出證據，釐清事實與爭點，增加行政處分之正確性與提升人民對行政處分之信賴。因此，聽證程序對於行政處分合法性之確保有所助益。

2. 不應全面舉行聽證

雖然聽證程序具有上開優點，然而因其程序上之繁瑣，也會使機關增加作成處分之時間及成本。依大法官釋字第 709 號解釋理由書之見解，認為立法者應依處分之內容與效力、權利限制程度等之不同，規定應踐行之正當行政程序。因而並非所有行政處分之做成，皆應經由聽證程序方得為之，而應視個案

3. 行政程序法之規定

行政程序法，亦非要求所有行政處分皆須經聽證程序，依該法第 107 條規定：「行政機關遇有下列各款情形之一者，舉行聽證：一、法規明文規定應舉行聽證者。二、行政機關認為有舉行聽證之必要者。」因此除非法規有明文規定應舉行聽證，否則機關在個案中有相當之裁量空間，得決定是否舉行聽證。

(二)大法官認為應舉行聽證之解釋，包含釋字第 709、739、753 號解釋

當法規未明文規定應舉辦聽證時，將使行政機關享有相當之裁量權限，決定是否舉行聽證，但部分事務，對人民之權利影響重大，因此若法規並無規定系爭行政程序未有聽證之要求時，將違反正當行政程序。依大法官相關見解，包含下列情狀：

公職王歷屆試題 (110 地方特考)

1. 釋字第 709 號解釋:都市更新事業計畫核定程序

依釋字第 709 號解釋之見解，由於都市更新事業計畫之核定，限制人民財產權及居住自由尤其直接、嚴重，因此都市更新條例未規定由主管機關以公開方式舉辦聽證，使利害關係人得到場以言詞為意見之陳述及論辯後，斟酌全部聽證紀錄，說明採納及不採納之理由作成核定，有違正當行政程序原則。

2. 釋字第 739 號解釋:自辦市地重劃審查

依釋字第 739 號解釋之見解，由於市地重劃涉及人民財產權、居住自由被限制之危險，因此未規定由主管機關以公開方式舉辦聽證，使利害關係人得到場以言詞為意見之陳述及論辯後，斟酌全部聽證紀錄，說明採納及不採納之理由作成核定，有違正當行政程序原則。

3. 釋字第 753 號解釋:全民健保特管辦法之訂定

依行政程序法第 155 條之規定，行政機關訂定法規命令，得依職權舉行聽證。因此機關在訂定法規命令時，有一定之裁量空間，決定是否舉行聽證。

然依釋字第 753 號解釋之見解，認為全民健保特管辦法，關係全民健保制度之永續健全發展及保險醫事服務機構之權利義務至鉅，因此雖然大法官並未認為前開規定違法，但認為行政機關之裁量已收縮至零，應依行政程序法之規定以公開方式舉行聽證。

乙、測驗題部分：(50 分)

(一)本測驗試題為單一選擇題，請選出一個正確或最適當的答案，複選作答者，該題不予計分。

(二)共 25 題，每題 2 分，須用 2B 鉛筆在試卡上依題號清楚劃記，於本試題或申論試卷上作答者，不予計分。

- (C) 1. 關於行政自我拘束原則之敘述，下列何者錯誤？
- (A) 必須要有客觀長期之慣行
 - (B) 涉及人民信賴保護與機關誠信原則
 - (C) 行政機關必須原本對該事件不具判斷裁量空間
 - (D) 行政先例的本身必須以合法行為為限
- (B) 2. 依司法院大法官解釋，關於因退除役軍職人員與臺灣銀行股份有限公司訂立優惠存款契約，下列敘述何者正確？
- (A) 性質上屬公法事件
 - (B) 所生訴訟上之爭議，應由普通法院審判之
 - (C) 基於程序選擇權，當事人可任意選擇提起訴訟之法院
 - (D) 屬公權力委託
- (A) 3. 繼承人逾公告期間未辦理繼承登記之土地，經直轄市政府列冊管理期滿後，移交財政部國有財產署公開標售，該土地之合法使用人對其使用範圍，依土地法行使優先購買權並確認優先購買權存在，應如何救濟？
- (A) 向普通法院提起民事訴訟
 - (B) 提起撤銷訴願或撤銷訴訟
 - (C) 提起課予義務訴願或課予義務訴訟
 - (D) 向行政法院聲請暫時停止執行
- (B) 4. 臺灣土地銀行依公司法及銀行法等規定設立，以經營各項銀行業務，發展國民經濟建設為宗旨，其組織之屬性為：
- (A) 行政法人
 - (B) 私法人
 - (C) 公法人
 - (D) 行政機關

109高普考 志光×保成×學儒

你的王者貴賓席



8大全國雙狀元，邀你加入VIP行列

<p>一般行政</p> <p>全國雙狀元</p> <p>高考 張○ 普考 黃○圻</p>	<p>人事行政</p> <p>全國雙狀元</p> <p>高考 楊○璉 普考 陳○毅</p>	<p>一般民政</p> <p>全國狀元</p> <p>高考 莊○瑄</p>	<p>戶政</p> <p>全國狀元</p> <p>高考 李○壹</p>	<p>勞工行政</p> <p>全國狀元</p> <p>高考 姚○瑜</p>
---	--	--	--	--

<p>高考一般行政 前10佔8</p> <p>一般行政狀元張○ 一般行政榜眼邱○翰 一般行政探花高○凱</p>	<p>普考一般行政 前10佔9</p> <p>一般行政狀元黃○圻 一般行政榜眼邱○翰 一般行政探花史○禎</p>
--	---

- (B) 5. 行政程序法第 11 條第 1 項規定，行政機關之管轄權，依其組織法規或其他行政法規規定之。此乃下列哪一原則之表現？
- (A)管轄恆定原則 (B)管轄法定原則
(C)依法行政原則 (D)法律保留原則
- (B) 6. 依據公務人員保障法規定之複審程序，下列敘述何者錯誤？
- (A)非現職人員基於原公務人員身分之公法上財產請求權遭侵害時，亦得提起復審
(B)公務人員之名譽權生前遭受侵害者，其遺族亦得提起復審
(C)復審之提起，應自行政處分達到之次日起 30 日內為之
(D)復審事件涉及地方自治事項者，公務人員保障暨培訓委員會僅就行政處分之合法性進行審查決定
- (A) 7. 關於公務人員考績，下列敘述何者正確？
- (A)年終考績丙等，留原俸級
(B)年終考績以 100 分為滿分，分甲、乙、丙、丁、戊五等
(C)一次記二大功者，晉本俸一級，並給予 2 個月俸給總額之獎金
(D)一次記二大過者，停職
- (C) 8. 依公務人員保障法之規定，關於公務人員之服從義務，下列敘述何者正確？
- (A)凡長官在其監督範圍內發布之命令，無論是否合法，公務人員皆有服從義務
(B)長官在其監督範圍內發布之命令，公務人員如認為違反行政法規者，自得拒絕服從
(C)長官所發布之命令有違反刑事法律者，公務人員無服從之義務
(D)公務人員認為長官之命令違法者，於履行報告義務後，不待長官書面下達，即應服從
- (D) 9. 關於公務員懲戒法之適用範圍與對象，下列敘述何者錯誤？
- (A)非執行職務之違法行為，若嚴重損害政府之信譽亦應受懲戒
(B)公務員之行為非出於故意或過失者，不受懲戒
(C)適用對象包括政務人員
(D)不適用於退休或離職之公務員於任職期間之行為

- (B) 10. 關於行政規則之敘述，下列何者錯誤？
(A)行政規則乃為上級機關對於下級機關所為規範機關內部秩序之抽象性規定
(B)行政規則對於法院並不具拘束力，法院有權直接宣告其無效
(C)上級機關為協助下級機關行使裁量權，得訂定裁量性行政規則
(D)有效下達之行政規則，具有拘束下級機關及屬官之效力
- (B) 11. 關於法規命令之敘述，下列何者正確？
(A)法規命令之內容應明列其法律授權之依據，不得逾越法律授權之範圍與立法精神，必要時，亦可再委任下級機關訂定之
(B)行政機關訂定有關軍事、外交或其他重大事項且涉及國家機密或安全之法規命令，得不依行政程序法所定程序為之
(C)行政機關擬定法規命令時，得依職權採取各種適當方法，將公告內容廣泛周知
(D)法規命令依法應經上級機關核定者，應於發布後送上級機關核定
- (B) 12. 依司法實務見解，下列何者非屬行政處分？
(A)對公務員所為年終考績丙等之核定
(B)行政機關出借宿舍給所屬公務員
(C)對公務員作出記大過一次之懲處
(D)衛生福利部中央健康保險署對於其有全民健康保險特約之醫事服務機構所為之停止特約行為
- (A) 13. 依實務見解，行政程序法第 98 條第 3 項規定，自處分書送達後 1 年內聲明不服時，視為於法定期間內所為之規定，對於下列何不適用？
(D) (A)未受送達行政處分書之利害關係人 (B)行政處分相對人
(C)受送達行政處分書之利害關係人 (D)一般民眾
- (D) 14. 依行政程序法規定，下列何者非屬行政處分之無效事由？
(A)具有重大明顯之瑕疵 (B)應以證書方式作成而未給予證書
(C)內容對任何人均屬不能實現 (D)違反有關土地管轄之規定

全國首創
測驗易
黑點通
OOPS 你又踩雷了嗎
測驗題更要好好把握
申論題太難掌握

常考題型
知識強化
同樣的出題範圍一考再考，卻還是選不出答案？測驗題不能硬背，唯有讓老師帶你一觀出題知識的原貌，弄清題目在考什麼，才是唯一正解。

易錯題型
觀念釐清
彙整全國最大公職王線上測驗網站中，考生最高頻答錯的試題，針對試題透徹分析出最易混淆的考點，加強授課、觀念釐清。

雙料金榜 109高普考人事行政 李○莉
平常的時候，除了練習申論外，也要多利用空閒的時間（如坐車或是排隊劃位時），多刷點選擇題庫，很多人覺得因為要準備高考，所以對於選擇題的看重會比較輕忽，但往往選擇題反而是高考上榜的關鍵，不可大意。

- (D) 15. 下列何者得由行政機關與人民以行政契約辦理之？
- (A) 公務員之免職
 - (B) 國家考試是否錄取
 - (C) 兵役機關徵召役男入伍
 - (D) 稅捐機關依職權調查後，仍無法確定納稅義務人有無海外所得，而與人民簽訂和解契約
- (C) 16. 關於行政指導之敘述，下列何者錯誤？
- (A) 行政指導乃不具法律上強制力之行為
 - (B) 人民於必要時得請求以書面方式為之
 - (C) 僅限於要求特定作為，不作為則非其對象
 - (D) 行政指導在分類上可以歸納為事實行為
- (C) 17. 關於行政罰裁處之敘述，下列何者錯誤？
- (A) 甲為乙利益而實施違反行政法上義務之行為，甲應受處罰，而乙受有財產上利益卻不須受處罰，為裁處之主管機關得對乙所受財產上利益價值範圍內酌予追繳
 - (B) 丙因違反行政法義務，行政機關依法得沒入其使用之物，但於行政機關沒入前，丙將該物毀壞致無法沒入，行政機關得裁處沒入該物之價額
 - (C) 丁為 10 歲之國民小學學童，下課後單獨搭乘大眾捷運，因飢餓難耐取出背包零食食用，主管機關依違反大眾捷運法科處罰鍰
 - (D) 戊平日均搭乘大眾捷運返家，其因心情欠佳，於飲酒後，在搭乘大眾捷運時，擅自開啟車門，其雖已意識不清，仍可予以處罰
- (B) 18. 下列何者非屬直接強制方法？
- (A) 封閉住宅
 - (B) 拘提管收
 - (C) 解除占有
 - (D) 註銷證照
- (B) 19. 有關行政程序所生之費用，下列敘述何者錯誤？
- (A) 由行政機關負擔
 - (B) 證人之費用，不得請求行政機關預行酌給之
 - (C) 鑑定人得向行政機關請求法定之日費及旅費，並得請求相當之報酬
 - (D) 因可歸責於當事人之事由，致程序有顯著之延滯者，其因延滯所生之費用，由其負擔
- (A) 20. 甲向某市政府申請核發建造執照，遭否准。甲不服，遂提起訴願。於訴願審議中，市政府撤銷原否准決定，並為核發建造執照之處分。此時受理訴願機關依法應為如何之決定？
- (A) 訴願不受理
 - (B) 以訴願無理由駁回
 - (C) 撤銷原處分，自為核定處分
 - (D) 以情況決定駁回
- (C) 21. 下列何種行政訴訟之第一審，非屬地方法院行政訴訟庭管轄？
- (A) 行政契約新臺幣 20 萬元以下履約爭議之事件
 - (B) 內政部移民署暫時收容之事件
 - (C) 稅捐機關核課新臺幣 72 萬元之事件
 - (D) 受刑人不服監獄管教處分之事件
- (D) 22. 依最高行政法院大法庭裁定見解，被徵收土地所有權人對主管機關所核定之徵收補償價額不服，循序提起行政訴訟時，應提起之訴訟類型為何？
- (A) 一般給付訴訟
 - (B) 撤銷處分之訴
 - (C) 確認處分違法之訴
 - (D) 課予義務訴訟

公職王歷屆試題 (110 地方特考)

- (D) 23. 關於行政訴訟法中都市計畫審查程序之規定，下列何者錯誤？
- (A) 都市計畫審查訴訟，應於都市計畫發布後 1 年之不變期間內提起
 - (B) 被告收受起訴狀繕本後，應於 2 個月內重新檢討原告請求宣告無效之都市計畫是否合法
 - (C) 都市計畫審查訴訟，專屬都市計畫區所在地之高等行政法院管轄
 - (D) 人民認為都市計畫違法或不當，而直接損害其權利者，得提起訴訟，請求宣告該都市計畫無效
- (A) 24. 下列何種情形人民不得主張損失補償？
- (A) 騎樓之所有權人，應開放其騎樓供公眾通行使用
 - (B) 都市計畫道路用地之所有權人，在依法徵收以前，其用地遭到政府埋設地下設施物
 - (C) 野生動物保護區土地之所有權人，在依法徵收以前，應以主管機關公告之方法提供野生動物棲息環境
 - (D) 水道沿岸之私有土地建造物，經主管機關認為有礙水流者，命所有權人大幅度修改
- (D) 25. 關於國家賠償法公共設施之國家賠償責任規定，下列敘述何者錯誤？
- (A) 該公共設施不以專供公眾使用者為限
 - (B) 不以故意或過失為要件
 - (C) 損害須因公共設施設置或管理有欠缺所致
 - (D) 公共設施須為國家所有

志光.保成.學儒

快速考取

全方位智慧
服務系統



線上.線下 給您 **最強大的支援**

激推！考生必看

公職王影音頻道



名師精析各科目考試重點、口面試準備技巧、上榜生經驗分享等全方位影音資訊。

線上模擬測驗



運用海量題目，協助考生訓練解題速度，檢視學習成效並及時修正弱點。

歷屆試題下載



收錄各年度國考試題及解題，讓考生練習考古題時更易突破盲點，找到解題關鍵。

國考申論加分



各考試領域專業文章分析解讀趨勢動態，協助考生加深各科目的答題內涵。