

# 東華大學公共行政學系勵學測驗試題

等別：相當於高考暨三等考試

科目：行政法

考試時間：兩小時

## 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。

一、依道路交通管理處罰條例第三十五條第一項規定：「汽車駕駛人，駕駛汽車經測試檢定有下列情形之一者，處新臺幣一萬五千元以上九萬元以下罰鍰，並當場移置保管該汽車及吊扣其駕駛執照一年；附載未滿十二歲兒童或因而肇事致人受傷者，並吊扣其駕駛執照二年；致人重傷或死亡者，吊銷其駕駛執照，並不得再考領：一、酒精濃度超過規定標準。二、吸食毒品、迷幻藥、麻醉藥品及其相類似之管制藥品。」因為近來有多起酒駕案件，造成無辜用路人之重大傷亡，導致民怨沸騰，故內政部警政署下令各縣市警局對酒駕嚴加查緝，經酒測超過標準者，一律處以法定罰鍰額最高額九萬元並吊扣其駕駛執照一年。請以此為例，說明行政裁量之概念、種類及裁量瑕疵之類型。

擬答：

（一）所謂「行政裁量」，係指行政機關在法律規定的構成要件實現時，得選擇不同的行為方式，其種類茲分述如下：

### 1、決定裁量：

係指法律所規定的構成要件具備後，行政機關得決定是否對其採行特定之措施。例如民法第三十四條規定，主管機關於法人違反設立許可之條件時，對於是否撤銷其許可，享有決定裁量權。

### 2、選擇裁量：

係指在符合構成要件事實時，行政機關得就數個不同的措施（法律效果）中選擇一種或數種作成處置。

（二）惟行政機關行使裁量權時，仍需依行政程序法第十條規定：「行政機關行使裁量權，不得逾越法定之裁量範圍，並應符合法規授權之目的。」故行政機關之裁量如悖於前揭義務，則構成「裁量瑕疵」，其類型茲分述如下：

### 1、裁量逾越：

係指行政機關所為之裁量結果，逾越法律所授權之裁量範圍。例如依道路管理處罰條例第五十三條規定，汽車駕駛人闖越紅燈處一千八百元以上五千四百元以下罰鍰，但警察開罰單處六千元罰鍰，則明顯逾越前揭法規之範圍，即屬「裁量逾越」。

### 2、裁量怠惰：

係指行政機關依法雖有裁量權限，但因故意或過失而消極的不行使裁量權。

### 3、裁量濫用：

係指行政機關作成裁量與法律授權之目的不符或出於不相關之動機。例如違背平等權、不當連結禁止原則等，均屬於「裁量逾越」。

（三）經查，本件係因酒駕頻傳導致路人重大傷亡，故內政部警政署下令各縣市警局對酒駕嚴加查緝，經酒測超過標準者，一律處以法定罰鍰額最高額九萬元並吊扣其駕駛執照一年等情。惟依行政罰法第十八條第一項規定：「裁處罰鍰，應審酌違反行政法上義務行為應受責難程度、所生影響及因違反行政法上義務所得之利益，並得考量受處罰者之資力。」意即行政機關應斟酌違法情狀而給予相符之裁處，此觀道路交通管理處罰條例第三十五條規定，係依照酒駕及肇事程度而給予罰鍰、吊照一年、吊照二年、吊銷駕照等不同程度之裁處，即得證之。

（四）綜上所述，本件僅以酒測超標與否，而未斟酌個案違法情狀，一律處以法定罰鍰額最高額九萬元並吊扣其駕駛執照一年，雖未逾越法定裁量範圍，但未依法針對個案之違法性程度進行判斷，顯有裁量怠惰之虞。

二、花蓮市政府社會處核定給予甲低收入戶生活補助，於今年十月起每月發放新台幣1萬5千元。經第一次補助發放後，始發現甲隱匿自己擁有多處房產之事實，根本不符低收入戶之資格，請問花蓮市政府如欲追回已發放之1萬5千元，依法應如何處理？

擬答：

(一)花蓮市政府應撤銷原核定給予甲低收入戶生活補助之行政處分

1、按「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」、「違法行政處分經撤銷後，溯及既往失其效力」、「受益人有下列各款情形之一者，其信賴不值得保護：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」，此有行政程序法第一百一十七條本文前段、第一百一十八條本文、第一百一十九條第一款、第二款規定分別定有明文。

2、查甲隱匿自己擁有多處房產之事實，根本不符低收入戶之資格，縱未達詐欺之程度，亦已就重要事項提供不正確資料或為不完全陳述，致使花蓮市政府依該資料或陳述而作成核定給予甲低收入戶生活補助之行政處分，故甲之信賴不值得保護，花蓮市政府自得依前揭規定撤銷上開行政處分。

(二)甲領取之一萬五千元係屬公法上不當得利

1、按「I 授予利益之行政處分，其內容係提供一次或連續之金錢或可分物之給付者，經撤銷、廢止或條件成就而有溯及既往失效之情形時，受益人應返還因該處分所受領之給付。其行政處分經確認無效者，亦同。II 前項返還範圍準用民法有關不當得利之規定。III 行政機關依前二項規定請求返還時，應以書面行政處分確認返還範圍，並限期命受益人返還之。IV 前項行政處分未確定前，不得移送行政執行。」此有行政程序法第一百二十七條定有明文。

2、查甲申請低收入戶之補助，而花蓮市政府核發授益處分為「每月一萬五千元」，惟本件係因甲隱匿自己擁有多處房產之事實，未符低收入戶之資格，故花蓮市政府撤銷該行政處分而有溯及既往失效之情形時，係屬公法上不當得利，依行政程序法第一百二十七條第一項規定，受益人甲自應返還因該處分所受領之給付一萬五千元。

(三)花蓮市政府能否逕以行政處分要求甲返還一萬五千元？

1、肯定說

學說上提出「反面理論」，認為行政機關若透過行政處分給予人民特定給付，嗣後該行政處分因瑕疵而撤銷、廢止或無效，縱法無明文，行政機關得透過作成行政處分，請求人民返還已給付之金錢或可分之物。(100 年度高等行政法院法律座談會參照)

2、否定說

由於行政機關命人民返還不當得利具有侵益之性質，應有法律明文授權，否則違反法律保留原則，故行政機關應提起行政訴訟法第八條之一般給付之訴，而不得逕自做成行政處分請求人民返還。

3、小結

查本件係因甲隱匿自己擁有多處房產之事實，未符低收入戶之資格，故花蓮市政府撤銷該行政處分而有溯及既往失效之情形時，係屬公法上不當得利，已如前述，故於行政程序法第一百二十七條修正後，花蓮市政府即得依本條第三項規定，作成「行政處分」命甲返還溢領之一萬五千元。

## 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。

1、某甲依據政府資訊公開法向某行政機關請求提供特定文件遭受拒絕，甲不服欲提起行政救濟，請問甲應提起何種行政訴訟類型？

(A)撤銷訴訟 (B)確認訴訟 (C)課予義務訴訟 (D)一般給付訴訟

答案：(C)課予義務訴訟

2、對行政裁量之敘述，下列何者錯誤？

(A)行政機關非有法律授權不得行使裁量權 (B)行政機關得自由決定不行使裁量權  
(C)行政機關行使裁量權不得逾越法定之裁量範圍 (D)行政機關行使裁量權應符合法規授權之目的

答案：(B)行政機關得自由決定不行使裁量權

3、主管機關於核准都市更新事業概要時，若未設置適當組織予以審議，亦未確保利害關係人知悉相關資訊及適時陳述意見之機會，最可能牴觸下列那一原則？

(A)誠實信用原則 (B)信賴保護原則 (C)比例原則 (D)正當程序原則

答案：(D)正當程序原則

4、下列何項懲戒處分對政務官有其適用？

(A)撤職 (B)休職 (C)降級 (D)記過

答案：(A)撤職

5、下列何者非屬具「判斷餘地」之行政決定？

(A)公務員之人事考評 (B)國家考試成績之評分  
(C)交通違規事件裁處罰鍰額度之決定 (D)大學教師升等之評審

答案：(C)交通違規事件裁處罰鍰額度之決定

6、公務人員不服銓敘部關於俸級之審定，下列行政救濟方式何者正確？

(A)申訴、再申訴 (B)復審、行政訴訟 (C)訴願、行政訴訟 (D)復審、訴願、行政訴訟

答案：(B)復審、行政訴訟

7、下列何種行為無須由法院事前核准，即可為之？

(A)社會秩序維護法之拘留 (B)行政執行法之管收  
(C)入出國及移民法之暫予收容 (D)刑事訴訟法之羈押

答案：(C)入出國及移民法之暫予收容

8、一行為同時觸犯刑事法律及違反行政法上義務規定時，原則上應如何處罰？

(A)依刑事法律處罰之 (B)依違反行政法上義務規定裁處之  
(C)先處以行政罰再處以刑罰 (D)同時處以罰金與罰鍰

答案：(A)依刑事法律處罰之

9、國家賠償應採何種方法？

(A)應以金錢賠償為原則 (B)應以回復原狀為原則  
(C)由賠償義務機關依職權決定 (D)由賠償義務機關與請求權人協議定之

答案：(A)應以金錢賠償為原則

10、下列事件之行政救濟，何者必須先經過訴願程序？

(A)公務人員之免職事件 (B)政府採購爭議事件  
(C)交通裁決事件 (D)稅捐稽徵事件

答案：(D)稅捐稽徵事件

11、下列何者為獨立機關？

(A)行政院國家通訊傳播委員會 (B)行政院大陸委員會  
(C)行政院僑務委員會 (D)行政院人事行政總處

答案：(A)行政院國家通訊傳播委員會

12、依行政程序法之規定，公法上之請求權，於請求權人為人民時，除法律另有規定外，其消滅時效為幾年？

(A)1 年 (B)3 年 (C)5 年 (D)10 年

答案：(D)10 年

13、下列何者非屬即時強制？

(A)對因連續違規而遭勒令停業之廠商實施斷水斷電  
(B)為防止自殘而管束毒癮發作者  
(C)禁止民眾進入因地震而傾斜之建築物  
(D)發生火警，警察將於巷道內違規停放、阻礙消防車通行之車輛移置適當處所

答案：(A)對因連續違規而遭勒令停業之廠商實施斷水斷電

14、有關行政處分之撤銷與廢止，下列敘述何者正確？

(A)撤銷原則上係針對合法之行政處分 (B)廢止原則上係針對違法或不當之行政處分  
(C)處分之廢止原則上溯及既往 (D)處分之撤銷原則上溯及既往

答案：(D)處分之撤銷原則上溯及既往

15、警察人員因甲欲跳樓自殺，急迫之下破壞甲樓上乙的房門，從乙的窗戶垂吊下去救了甲。若警察人員之行為均屬合法，則乙對於所受之財產損失，得請求何種救濟？

(A)請求國家賠償 (B)請求社會救助  
(C)請求損失補償 (D)不能請求任何救濟

答案：(C)請求損失補償

16、甲申請於某工業用地內興建工廠，獲主管機關核准。後因都市計畫變更，主管機關將該地變更為公園用地。此

時主管機關為維護公益，得為下列何種措施？

- (A)撤銷原處分 (B)廢止原處分 (C)補正原處分 (D)撤回原處分

答案：(B)廢止原處分

17、依都市更新條例規定，主管機關對私人提出都市更新事業概要所為之核准，是下列何種行為性質？

- (A)事實行為 (B)行政契約之承諾 (C)私法契約之承諾 (D)行政處分

答案：(D)行政處分

18、依行政罰法第 27 條之規定，行政罰之裁處權因下列何者期間之經過而消滅？

- (A)2 年 (B)3 年 (C)5 年 (D)10 年

答案：(B)3 年

19、下列何者不得作為甲直轄市政府對在其境內違法設置大型廣告看板課以 10 萬以下罰鍰之法規依據？

- (A)法律 (B)法律授權發布之法規命令  
(C)甲直轄市自治條例 (D)甲直轄市自治條例授權發布之自治規則

答案：(D)甲直轄市自治條例授權發布之自治規則

20、下列何種事件其救濟程序應先經訴願？

- (A)確認行政處分無效 (B)因違反廢棄物清理法之規定而作成之裁罰  
(C)經聽證作成之行政處分 (D)確認行政契約無效

答案：(B)因違反廢棄物清理法之規定而作成之裁罰

21、下列人員之何種行為，不得請求國家賠償？

- (A)公務員執行公共安全檢查 (B)警察執行臨檢  
(C)市政府委託之民間公司派員拆除違章建築 (D)中華電信人員怠於搶修光纖網路系統

答案：(D)中華電信人員怠於搶修光纖網路系統

22、下列何者屬於行政執行法上之「即時強制」？

- (A)交通警察對違規右轉之車輛攔停開立罰單 (B)警察人員對於在街頭持球棒亂打之人予以管束  
(C)警察人員收到報案，即刻登記處理 (D)行政院駐衛警員對於進入之人員，請求出示證件

答案：(B)警察人員對於在街頭持球棒亂打之人予以管束

23、下列何種行政決定，無須法律具體明確授權？

- (A)國立大學將成績不合格之學生依校規退學 (B)限制役男出境  
(C)對於違法之廣播電台作成停播處分 (D)將遭懲戒之會計師除名並廢止其會計師證書

答案：(A)國立大學將成績不合格之學生依校規退學

24、違反行政法上義務，其情節輕微者，應受法定最高額在何種金額以下者之罰鍰，得免予處罰？

- (A)新臺幣 3,000 元 (B)新臺幣 5,000 元  
(C)新臺幣 1,000 元 (D)是否免罰，與法定處罰金額無關

答案：(A)新臺幣 3,000 元

25、對於國家發展委員會所屬之檔案管理局所為之行政處分，若有不服，應向何者提起訴願？

- (A)檔案管理局 (B)國家發展委員會 (C)行政院 (D)行政院訴願審議委員會

答案：(B)國家發展委員會