

# 《行政法》

甲、申論題部分：（50分）

一、國家行政機關擬將其權限之一部分委由下級機關、不相隸屬之行政機關、地方自治團體、私人辦理，各應具備何等法定要件？（25分）

試題評析	本題出題傾向於行政法的基本概念，過去考古題常出現的題型，難度不高，僅測驗考生對於委任、委託、委辦、私人受委託行使公權力之基本概念。
考點命中	《高點行政法講義》第二回，丁律師編撰，頁51-52。

**答：**

題目所示權限的變動涉及行政機關權限與管轄權。行政機關管轄權以「管轄法定」為原則，權限一旦透過法規劃定後，原則上即不得再行變更，此即所謂的「管轄恆定原則」。然而，管轄權雖然原則上不得任意變動，仍有下列情形，可發生變動。

(一)行政機關將一部分權限委由下級機關處理，稱為「委任」

1.委任是有隸屬關係的行政機關間的管轄權變動，亦即下級機關依法辦理上級機關所委任的事物，權限移轉至下級機關。行政程序法第15條第1項所規定：「行政機關得依法規將其權限之一部分，委任所屬下級機關執行之。」

2.委任之要件如下：

- (1)需有上下隸屬關係存在
- (2)屬於上級機關法定權限範圍內事項
- (3)需將委任事項及法規依據公告之，刊登於政府公報或新聞紙。（行程法第15條第3項）

(二)交由不相隸屬的行政機關，稱為「委託」

1.委託是無隸屬關係的行政機關間的管轄權變動，亦即A機關委託無隸屬關係的B機關處理原本屬於A機關的事物，此時只是處理權與執行權移轉，但管轄權並不移轉。委託的概念規定於行政程序法§15 II：「行政機關因業務上之需要，得依法規將其權限之一部分，委託不相隸屬之行政機關執行之。」

2.委託之要件如下：

- (1)需有無隸屬關係存在的機關之間
- (2)屬於原委託機關法定權限範圍內事項
- (3)需將委託事項及法規依據公告之，刊登於政府公報或新聞紙。（行程法第15條第3項）

(三)交由下級地方自治團體辦理，稱為「委辦」

1.委辦是指地方自治團體依法律、上級法規或規章規定，在上級政府指揮監督下，執行上級政府交付辦理之非屬該團體事務，而負其行政執行責任之事項。

2.依據地方制度法第2條第3款規定：「委辦事項：指地方自治團體依法律、上級法規或規章規定，在上級政府指揮監督下，執行上級政府交付辦理之非屬該團體事務，而負其行政執行責任之事項。」

(四)私人受委託行使公權力

1.私人受委託行使公權力是指行政機關得依法規將其權限之一部分，委託民間團體或個人辦理，規定於行政程序法第16條第1項。

2.其要件如下：

- (1)必須由行政機關對人民或私人團體為之
- (2)需將公權力委託於私人
- (3)受託私人或民間團體需以「自己的名義」獨立完成任務
- (4)需有法規依據，踐行一定程序

除法律、法規命令、自治條例等都可以成為授權的依據。依據行政程序法第16條第2項應將委託事項及法規依據，應公告於政府公報或新聞紙。

二、某地方自治團體為提供地方住民純淨之用水，擬興辦自來水廠。依行政法學理，此牽涉何種行

【版權所有，重製必究！】

政任務？地方自治團體就營運自來水廠之組織態樣有何種選擇可能性？組織態樣之選擇將如何影響自來水廠與自來水用戶之法律關係？（25分）

試題評析	本題屬於題組型題目，重點在於測驗考生對於給付行政與私經濟行政的熟悉度。同時對於行政組織法上，行政機關有組織類型選擇的自由，亦可能影響到與人民間的法律關係不同。
考點命中	《高點行政法講義》第一回，丁律師編撰，頁10-11。 《高點行政法講義》第二回，丁律師編撰，頁25。

**答：**

(一)地方自治團體興建自來水廠提供民眾用水，涉及給付行政與私經濟行政之概念。

- 1.給付行政也稱為「服務行政」，指國家提供人民給付或其他利益的措施或決定，通常不以強制或命令之手段。常見的給付行政是關於社會保險、社會救助、提供生活必須的供給、青年職業訓練、經濟補助或文化服務等。提供乾淨清潔的自來水便屬於提供生活必須供給的給付行政一種。給付行政的任務中，可能以公權力行政的方式（作成行政處分）、亦可能採用私經濟行政模式。
- 2.設立自來水廠亦可能涉及「私經濟行政」任務的概念。私經濟行政亦可稱為「國庫行政」，指國家非居於公權力主體地位行使統治權，而是立於與私人相當之地位，並採取私法（民事法律）型態之行為。學理上主要將其中又可分為四類：

- (1)行政輔助行為：行政機關以私法方式，獲得日常公務所需之物資或人力。例如：租用辦公廳、採購機關公用品、消防隊的設備、警察的警械車輛之購買等。
- (2)行政營利行為：國家或地方自治團體採取以私法組織形態（公司）或特設機構之方式，從事增加國庫收入之營利行為。如：改制前之菸酒公賣局、台灣中油公司、公營金融行庫、中鋼、自來水公司等。
- (3)行政私法行為（以私法方式履行行政目的）：行政機關為達行政目的之任務，採取私法形態的行為（如：金錢消費借貸、買賣、出租），通常是為了滿足社會大眾日常所需或照顧人民基本生活。如：助學貸款、住宅貸款、出售國宅、纾困貸款或補助、醫院、療養院。
- (4)參與純粹交易行為：此類行為多少有行政目的，基本上受市場供需法則之支配。如：為維持匯率而參與外匯市場操作、出售政府持股移轉為民營、進口大宗物資穩定物價等等，均為私法上行為。

因此，若自來水廠採用「私法人」的組織，與一般民眾締結民事契約，可能涉及私經濟行政任務。

(二)基於地方自治團體具有組織自主權限，對於組織型態具有選擇的自由，因此可能採用公法上的「行政機關」的模式或採取私經濟行政行為中私法人「行政營利」模式。

1.行政機關：

- (1)行政機關是指國家或地方自治團體所設置之獨立的組織體，依據行政權的管轄分工，有行使公權力並代表國家或地方自治團體為各種行為的權限，其效果歸屬於國家或該自治團體。
- (2)行政程序法第2條第2項規定：「本法所稱行政機關，係指代表國家、地方自治團體或其他行政主體表示意思，從事公共事務，具有單獨法定地位之組織。」
- (3)因此，地方自治團體可以將自來水廠在組織上，以行政機關的型態設置。

2.行政營利的私法組織：

如前所述，地方自治團體基於給付行政的性質，可選擇採用私經濟行政的模式，國家或地方自治團體採取以私法組織形態（公司）或特設機構之方式，從事增加國庫收入之營利行為。亦即，將自來水廠設立為私法組織的「自來水公司」，此亦屬於學理上所稱的「公營事業機構」。

(三)地方自治團體對於自來水廠組織型態的選擇，確實可能影響到自來水廠與人民間的法律關係，以下分別針對設立為行政機關或私法組織的不同，分別討論之：

1.行政機關型態的自來水廠與人民間的法律關係：

基於行政機關對於給付行政行為，究竟應採取公法上行為或私法行為有選擇的自由，因此有兩種可能性：

(1)公法上關係：

若針對民眾用水的費用、申請等事項，採取地方自治條例或自治規章加以規範，則屬於公法上的法律關係，民眾基於「使用者付費原則」所繳納的自來水費為公法上的規費，甚至准許或駁回申請設置管線、命使用者繳納規費之行為則屬行政程序法第92條第1項的行政處分，性質上屬於公法關係。

(2)私經濟行政中屬於私法（民事契約）關係：

【版權所有，重製必究！】

自來水廠雖屬於行政機關的態樣，仍可選擇採用私經濟行政行為立於與人民相同的地位，而選擇與人民間締結民事契約的私法法律關係，所生的法律關係則屬於私法上、民事上法律關係。

- 2.若行政機關的組織型態採用「行政營利」行為私法組織，依據民法成立自來水公司的公營事業機構，則自來水廠與人民間針對自來水的申請、裝管、費用等關係，則皆為「民事上契約」的法律關係。
- 3.綜上所述，若採取行政機關的型態，與人民間的法律關係可能是公法或私法（民事的）法律關係；若選擇私經濟行政中行政營利行為，採用私法組織的水公司，與人民間則為私法（民事）法律關係。

## 乙、選擇題部分：（50分）

- (D) 1 有某法條有關道路交通安全之規定：「應於繳清罰鍰後始得發給行車執照」，司法實務上曾認為係違反下列何者原則？  
(A)明確原則 (B)誠信原則 (C)信賴保護原則 (D)禁止不當聯結原則
- (A) 2 行政機關為行政指導時，若未明示行政指導之目的、內容及負責指導者等事項，即有可能違反下列何項原則？  
(A)明確原則 (B)誠信原則 (C)信賴保護原則 (D)禁止不當聯結原則
- (B) 3 交通警察對於違規停車，以就地加鎖方式取締，使駕駛人無法自行將車駛離，反而妨礙交通，係違反下列何者原則？  
(A)明確原則 (B)比例原則 (C)誠信原則 (D)平等原則
- (B) 4 經濟部將其掌理之工商登記辦理事項委由縣市政府建設局辦理，稱為：  
(A)委任 (B)委辦 (C)委託 (D)職務協助
- (D) 5 依公務人員保障法，下列何者，非屬公務人員保障程序之基本原則？  
(A)公平程序原則 (B)不利益變更之禁止原則 (C)處分主義 (D)申訴不可撤回主義
- (C) 6 臺北市府因地層下陷之危險，命某一區里之住戶立刻搬離至安全處所，該行政行為之法律性質，與下列何者相同？  
(A)氣象局發布山區豪大雨警報，呼籲山區居民提高警覺  
(B)警察機關與申請遊行者達成協議，不使用擴音設備，以免影響附近學校上課  
(C)警察以手勢或號誌指揮車輛之駕駛人  
(D)某國中對於學期期末考試作弊之學生共計20人，記過公告
- (C) 7 依行政罰法之規定，下列敘述何者正確？  
(A)一行為同時觸犯刑事法律及違反行政法上義務規定者，由法院宣告適用之規定  
(B)一行為經不起訴處分確定者，即不得依違反行政法上義務規定裁處之  
(C)一行為違反數個行政法上義務規定而應處罰鍰者，依法定罰鍰最高之規定裁處  
(D)一行為違反社會秩序維護法而應受處罰，如已裁處拘留者，仍應受罰鍰之處罰
- (C) 8 下列何者，非屬於行政處分之無效原因？  
(A)不能由書面處分中得知處分機關者  
(B)應以證書方式作成而未給予書面者  
(C)非因重大明顯之情事而欠缺一般事務管轄權限  
(D)未經授權而違背土地專屬管轄之規定
- (B) 9 某甲申請商標註冊未獲許可，於是甲提起訴願請求准予商標註冊，遭訴願機關為駁回之決定，某甲應向高等行政法院提起何種行政訴訟？  
(A)撤銷訴訟 (B)課予義務訴訟 (C)確認訴訟 (D)一般給付訴訟
- (A) 10 依行政執行法第8條規定，下列何者並非義務人申請終止執行之情形？  
(A)義務履行已超過四分之三 (B)行政處分經撤銷確定  
(C)裁定經變更確定 (D)義務之履行經證明為不可能
- (A) 11 下列何者不得提起公務人員保障法之復審？  
(A)公平交易委員會委員 (B)臺北市工務局副局長  
(C)公務人員亡故後，其遺族基於撫卹請求權而提起 (D)國立臺北大學簡任秘書
- (D) 12 依訴願法之規定，下列敘述何者錯誤？  
(A)人民對於中央或地方機關之行政處分，認為違法或不當，致損害其權利或利益者，得提起訴願  
(B)人民對於中央或地方機關對其依法申請之案件，於法定期間內應作為而不作為，認為損害其權利

或利益者，得提起訴願

(C)各級地方自治團體對上級監督機關之行政處分，認為違法或不當，致損害其權利或利益者，得提起訴願

(D)涉及地方自治團體之地方自治事務者，其受理訴願之上級機關得就其行政處分之違法或不當，進行審查決定

(C) 13 下列何者情形，必須以提起訴願為前提？

(A)依行政訴訟法第6條提起確認之訴

(B)依行政訴訟法第8條第1項提起一般給付之訴

(C)行政處分之相對人依行政訴訟法第4條提起撤銷之訴

(D)依行政程序法第109條規定，不服聽證程序作成之行政處分

(A) 14 對於大陸地區人民，於強制出境前，得暫予收容之規定，因未能顯示應限於非暫予收容顯難強制出境者，始得暫予收容之意旨，亦未明定暫予收容之事由，有違何種法律原則？

(A)法律明確性原則 (B)正當法律程序原則 (C)法律保留原則 (D)禁止不當聯結原則

(A) 15 社會局核定某人為低收入戶而發給生活補助費，係基於何種行政行為而成立之行政法律關係？

(A)行政處分 (B)行政契約 (C)行政事實行為 (D)行政執行

(B) 16 依公務人員保障法之規定，下列敘述何者正確？

(A)適用對象包含民選公職人員

(B)復審事件有復審人不適格者，應為不予受理決定

(C)提起申訴，應向服務機關之上級機關為之

(D)再申訴事件經調處不成立者，公務人員保障暨培訓委員會應逕送管轄之行政法院判決

(C) 17 下列有關法規命令之敘述，何者錯誤？

(A)行政機關訂定法規命令，得依職權舉行聽證

(B)法規命令依法應經上級機關核定者，應於核定後始得發布

(C)法規命令之發布，只須下達下級機關或屬官

(D)法規命令之訂定依法應經其他機關核准，而未經核准者，無效

(B) 18 行政機關宣布某地段為斷層帶，係屬於何種性質之行政處分？

(A)下命處分 (B)確認處分 (C)給付處分 (D)重複處分

(D) 19 主管機關因擬定或變更區域計畫，得派員進入公私土地實施調查或勘測。如必須遷移或拆除地上障礙物，以致所有權人或使用人遭受損失者，應予適當之補償。補償金額依協議為之。此補償協議之法律性質為何？

(A)行政處分 (B)行政執行 (C)行政事實行為 (D)行政契約

(D) 20 下列有關行政指導之敘述，何者正確？

(A)行政指導係以具法律上強制力之方法，促請特定人為一定作為或不作為之行為

(B)對不服從行政指導者，得課予行政罰

(C)行政指導不受比例原則之拘束

(D)為行政指導時，得以書面、言詞或其他方式明示行政指導之目的、內容、及負責指導者等事項

(D) 21 行政程序法有關陳情之規定，下列敘述何者正確？

(A)人民之陳情，應以書面提出

(B)人民之陳情，應向其他機關為之者，受理機關應不予處理

(C)人民之陳情，受理機關處理時，應予公開

(D)人民陳情案，無具體之內容或未具真實姓名或住址者，受理機關得不予處理

(C) 22 行政程序法有關當事人之規定，下列敘述何者正確？

(A)行政機關實施行政指導之相對人，非當事人

(B)行政機關不具有行政程序之當事人能力

(C)無行政程序行為能力者，應由其法定代理人代為行政程序行為

(D)選定或指定當事人有二人以上時，應共同為行政程序行為

(A) 23 訴願人因國民年金事件，不服行政機關所為之處分，依法提起訴願，嗣後該行政機關經自我審查廢止原行政處分，訴願審議機關應為如何之訴願決定？

(A)不受理之決定 (B)訴願無理由，決定駁回

- (C)職權撤銷，自為決定 (D)訴願有理由，逕為變更之決定
- (C) 24 稅捐稽徵機關對人民 A 辦理退稅，但因作業錯誤，將退稅款匯入人民 B 之帳戶，向 B 請求返還未成，可對 B 提起何種行政訴訟？
- (A)撤銷訴訟 (B)課予義務訴訟 (C)一般給付訴訟 (D)確認訴訟
- (A) 25 臺北市政府管理之道路留有坑洞未能及時修復，又未設置警告標誌，足以影響行車之安全，駕駛人 A 夜間未開燈且超速行駛，以致衝入坑洞車毀人傷，下列敘述何者錯誤？
- (A)交通部為國家賠償之賠償義務機關
- (B)因道路已不具備通常應有之狀態及功能，係公共設施管理有欠缺
- (C)臺北市政府未善盡管理職責之公務員，構成怠於執行職務
- (D)因駕駛人 A 之與有過失，臺北市政府得主張減輕或免除賠償責任

同  
點

■

高  
上

【版權所有，重製必究！】