



# 三民輔考

## 考場限時優惠

即日起至106/08/31止，憑本人「106年司法特考准考證」預報課程即享優惠！請速洽全國三民輔考（本活動之雙效課程優惠價為台北地區，台北以外地區請洽服務人員）



### ●司法特考五等

庭務、錄事

面授/函授/雲端課程(函授押金1000)

考場優惠價13800元

雙效輔導價18800元(限台北)

### ●鐵路特考佐級

事務管理

面授/函授/雲端課程(函授押金1000)

考場優惠價16800元

雙效輔導價21800元(限台北)

### ●地方特考五等

初考一般行政

面授/函授/雲端課程(函授押金1000)

考場優惠價16800元

雙效輔導價24800元(限台北)

### ●司法四等

法院書記官/法警

面授/函授/雲端課程(函授押金1000)

考場優惠價24800元

雙效輔導價32800元(限台北)

### ●一般警察

四等行政警察

面授/函授/雲端課程(函授押金1000)

考場優惠價26800元

雙效輔導價34800元

全國服務 www.3people.com.tw

台北總部 | 台北市中正區重慶南路一段13號3樓 02-2388-1051  
台北站前 | 台北市中正區重慶南路一段1-2號1樓 02-2311-6296  
新莊 | 新北市新莊區中正路295號二樓 02-7729-3755  
板橋 | 新北市板橋區館前東路50號1樓 02-7728-5757  
桃園 | 桃園市桃園區復興路173號 03-271-4658  
中壢 | 中壢市中山路66號2樓 03-275-0001  
新竹 | 新竹市東門街64號1樓 03-621-4368  
台中 | 台中市東區復興路四段80號1樓 04-3702-5858  
台中 | 台中市中國路川西街85號1樓 04-3707-3723

逢甲 | 台中市西屯區青海路2段365號1樓 04-3707-4556  
員林 | 員林鎮中山路二段85-11號 04-706-0188  
台南 | 台南市中西區中山路91號3樓 06-703-4516  
台南 | 台南市北區成功路25號1樓 06-703-4455  
高雄 | 高雄市三民區建國二路219號1樓 07-976-8899  
鳳山 | 高雄市鳳山區光遠路422號1樓 07-976-9838  
屏東 | 屏東縣屏東市光復路120號 08-821-8800  
屏東 | 屏東縣屏東市中山路24號 08-821-9199  
(申論題型為名師擬答，正確解答依考選部公告為準)

## 行政法概要擬答

### 106年【司法特考】考試申論題擬答

科目：行政法概要(四等法警)

一、甲公司欲於A市

經A市建築主管機關依

法定程序審查後，發函甲公司，其函文意旨：「台端建築執照申請案，依法應經環境影響評估審查通過後，始能發給建築許可，敬請諒察。」請就該函文之法律性質及其法律效果，以及甲公司得否對之提起行政救濟，分別詳述之

【擬答】

本題涉及多階段程序行政處分中，前階段行政行為之定性與救濟問題，悉援引題示分析論述如下：

(一)行政機關在作成處分之前，尚須其他機關之協助或參與，透過其他行政主體或行政機關的協力才能作成，然而在作成行政處分之前其他機關之同意或準備行為尚不具備外部性，原則上人民仍應以最後作成的行政處分為救濟之標的。

(二)本題中，環境影響評估結果可被視為單獨之行政處分，而後續依據系爭評估結果所為之授益處分性質上也是行政處分，應屬學說上所稱之「多階段程序行政處分」無誤。

(三)是故，本題中甲公司應得對其依據訴願法及行政訴訟法提起課予義務訴願，若不服訴願結果者，再提起課與義務訴訟。

## 行政法概要擬答

二、依據行政程序法相關規定，一般處分與法規命令應如何區別？請分別詳述並舉例說明之。

【擬答】

本題涉及一般處分及法規命令之概念辨析，悉援引題示分析論述如下：

(一)一般處分：指「狹義行政處分之相對人雖非特定，但依一般性特徵可得確定其範圍者」(行政程序法第92條第2項)。若事件是具體，規律對象是特定人或可得確定之多數人時，非行政處分即為一般處分。若為不特定人時，如係公物之設定、變更、廢止或其一般使用者，為對物之一般處分，否則則屬法規命令。

(二)法規命令：法規命令之定義，行政程序法第一百五十條規定：「本法所稱法規命令，係指行政機關基於法律授權，對多數不特定人民就一般事項所作抽象之對外發生法律效果之規定。法規命令之內容應明列其法律授權之依據，並不得逾越法律授權之範圍與立法精神」。法規命令需要有法律之授權為法規命令之重要特徵，法規命令屬於中央法規標準法所稱命令之一種，其命名方式依規範內容之性質不同，得使用「規程」、「規則」、「細則」、「辦法」、「綱要」、「標準」及「準則」等7種名稱，但依中央法規標準法第七條規定本於職權訂定而無法源依據之命令(職權命令)，其命名雖使用上述7種名稱，因其無法律授權依據，實務上即不得稱為法規命令。

(三)兩者區分：

- 1.就相對人(對象)而言：法規命令係對「多數不特定人」；具體個別處分係「特定人」；一般處分係對「可確定之多數相對人」。
- 2.就規範之事物而言：法規命令就係「一般抽象」之事件；具體個別處分係內容為「具體的事實關係」，一般處分亦屬具體事件。
- 3.效力的持續性：法規命令含有反覆實施之作用，行政處分則通常一次完成，一般處分亦同。

(四)可否救濟：法規命令依現制並無救濟途徑，行政處分及一般處分則有救濟之管道。

# 準備公職考試， 掌握法科就掌握上榜之鑰！

## 名師開講-公職法科搶分技巧 線上講座

【主講人】資深法科名師 蘇奕(蘇翔)

【講座主題】  
◎公職考試法學類科目剖析  
◎法科命題趨勢及高分秘訣



立即掃描，線上登記

掃描QR CODE 馬上登記

三民輔考名師 蘇奕





# 三民輔考

## 考場限時優惠

即日起至106/08/31止，憑本人「106年司法特考准考證」預報課程即享優惠！請速洽全國三民輔考（本活動之雙效課程優惠價為台北地區，台北以外地區請洽服務人員）



| ●司法特考五等<br>庭務、錄事<br>面授/函授/雲端課程(函授押金1000)<br>考場優惠價13800元<br>雙效輔導價18800元(限台北) | ●鐵路特考佐級<br>事務管理<br>面授/函授/雲端課程(函授押金1000)<br>考場優惠價16800元<br>雙效輔導價21800元(限台北) | ●地方特考五等<br>初考一般行政<br>面授/函授/雲端課程(函授押金1000)<br>考場優惠價16800元<br>雙效輔導價24800元(限台北) | ●司法四等<br>法院書記官/法警<br>面授/函授/雲端課程(函授押金1000)<br>考場優惠價24800元<br>雙效輔導價32800元(限台北) | ●一般警察<br>四等行政警察<br>面授/函授/雲端課程(函授押金1000)<br>考場優惠價26800元<br>雙效輔導價34800元 |
|-----------------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------|
|-----------------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------|

全國服務 www.3people.com.tw

台北總部 | 台北市中正區重慶南路一段13號3樓 02-2388-1051  
台北站前 | 台北市中正區重慶南路一段1-2號1樓 02-2311-6296  
新莊 | 新北市新莊區中正路295號二樓 02-7729-3755  
板橋 | 新北市板橋區館前東路50號1樓 02-7728-5757  
桃園 | 桃園市桃園區復興路173號 03-271-4658  
中壢 | 中壢市中山路66號2樓 03-275-0001  
新竹 | 新竹市東門街64號1樓 03-621-4368  
台中 | 台中市東區復興路四段80號1樓 04-3702-5858  
台中 | 台中市中國路川西街85號1樓 04-3707-3723

逢甲 | 台中市西屯區青海路2段365號1樓 04-3707-4556  
員林 | 員林鎮中山路二段85-11號 04-706-0188  
台南 | 台南市中西區中山路91號3樓 06-703-4516  
台南 | 台南市北區成功路25號1樓 06-703-4455  
高雄 | 高雄市三民區建國二路219號1樓 07-976-8899  
鳳山 | 高雄市鳳山區光遠路422號1樓 07-976-9838  
屏東 | 屏東縣屏東市光復路120號 08-821-8800  
屏東 | 屏東縣屏東市中山路24號 08-821-9199  
(申論題型為名師擬答，正確解答依考選部公告為準)

### 行政法概要擬答

三、李四為某區公所辦事員，平日時有業務疏失情形，某日甚至與洽公民眾發生爭吵，當場其主管出言制止、李四不服命令甚至出言辱罵主管。李四的失序行為受其服務關區公所記小過一次之懲處。試問區公所作成之懲處是否有據？李四若不服懲處應如何提出救濟？請分別申論之。

【擬答】

本題涉及公務員遭記小過一次

分析論述如下：

(一)特別權力關係事項並非全然不得爭訟，已存在於早期德國法制。為釐清是否許可提起爭訟之界限，在一九五六年 Carl Hermann Ule 即提出基礎關係與管理關係(或譯經營關係)之二分法。主張凡屬於前者之行政上處置，應視為行政處分，如有不服得提起訴訟；屬於後者範圍內之事項，則不得提起訴訟。至於何謂基礎關係，依 Ule(烏勒)之解說，係指與設定、變更及終結特別權力關係有關聯之一切法律關係，例如公務員之任命、免職、命令退休、轉任，學生之入學、退學、開除、休學、拒絕授與學位等；而管理關係則指「單純之管理措施」：諸如公務員之任務分派，中小學或大專學生之授課或學習安排有關事項，並非行政處分，蓋此等措施並非法之規範，不涉及相對人之個人身分，其法律地位亦不受影響。(二)上述二分法理論發表後，頗受西德學界之重視，聯邦行政法院若干判決亦加以引用，惟目前聯邦憲法法院已不採取基礎關係與管理關係作為尺度。主要原因在於此一區分標準並不明顯，同時整個發展趨勢毋寧是特別權力關係日益受到質疑，而基礎關係與管理關係二分法，直接目的雖在解決法律救濟問題，但亦寓有維護特別權力關係之用意，「在特定之歷史情結中固有其實用價值」，以目前情況而言，已喪失其學術上說服力。

(三)目前就聯邦行政法院處理調職事件而言，不再以是否屬於基礎抑管理關係為判斷依據，而係以相關措施是否產生某種法律效果，足以影響個人地位為準。故職位平調，薪水未減，均不視為可提起爭訟之事件；反之，主管職位轉任為非主管職位，或者調任顯有差別對待之情形，則又認為有行政處分之存在，而許其爭訟，故可謂德國目前已由二分法理論走向重要性理論。

(四)在我國，按保障法所定復審，依第二十五條規定，係以行政處分為標的；而申訴、再申訴，依第七十七條規定，則以管理措施或有關工作條件之處置為標的。所稱之行政處分，除參照行政程序法第九十二條第一項規定，係謂服務機關或人事主管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外，並參照司法院歷次相關解釋意旨予以認定。又參照司法院釋字第二四三號解釋「公務人員考績法之記大過處分，並未改變公務員之身分關係，不直接影響人民服公職之權利，不許以訴訟請求救濟」，亦即記一大過處分依上開解釋意旨，因未改變公務人員之身分關係，不直接影響其服公職之權利，尚不得提起行政爭訟，從而依公務人員考績法或其相關規定所為之記一大過、記過、申誠懲處等，於現行實務上，尚不得依保障法第二十五條規定提起復審；惟因其仍屬機關內部之管理措施範圍，仍得依同法第七十七條規定之申訴管道請求救濟。

### 行政法概要擬答

四、甲欲於其所有土地上建築 10 層樓大樓一，向 A 市工務局申請建築執照許可，經 A 市工務局審查通過後發給建築許可。甲據以動工興建，當該建物已接近完工時遭鄰人檢舉其建照違法。A 市工務局經重新審查後，發現甲興建中建物坐落於依法劃設之樓高限制區域內，原發放之建築許可准予興建 10 層樓高房屋已超過樓高限制，實屬違法。試問，A 市工務局應如何處置始為妥適合法，請申論之。

【擬答】

本題涉及情況決定之適用問題，悉援引題示分析論述如下：

(一)訴願機關之處理(訴願法第 83、84 條)

1. 情況決定之要件

依訴願法第 83 條第 1 項，受理訴願機關發現「原行政處分雖屬違法或不當」，但其「撤銷或變更於公益有重大損害」，其考量「斟酌訴願人所受損害」、「賠償程度」、「防止方法」、「其他一切情事」等，訴願機關可以做出駁回訴願之決定。

2. 駁回訴願之處理

(1)依訴願法第 83 條第 2 項，訴願機關於駁回訴願時應於決定主文中載明原行政處分違法或不當。

(2)依訴願法第 84 條第 1、2 項，訴願機關於決定理由中載明由原行政處分機關與訴願人進行協議。又該協議與國家賠償協議有同一效力，即具有行政契約之性質。

(二)原處分機關之處理(行政程序法第 117 條第 1、2 款)

1. 行政處分撤銷適用之原則

基於依法行政之原則，若原處分違法則該處分即應撤銷，但若考量到其他行政法原則，如：「信賴保護原則」、「公益原則」等，則原處分機關即不得撤銷原處分。

2. 對公益有重大危害時

依行政程序法第 117 條但書第 1 款規定，如撤銷處分對公益有重大危害者，則原處分機關不得撤銷行政處分。

(三)依上所述，本題甲之大樓已接近完工，應符合上開情況決定之要件，A 市工務局不得將之拆除，應於決定主文中載明原行政處分違法或不當(訴願法第 83 條)。受理訴願機關為前條決定時，得斟酌訴願人因違法或不當處分所受損害，於決定理由中載明由原行政處分機關與訴願人進行協議。前項協議，與國家賠償法之協議有同一效力(訴願法第 84 條)。

# 準備公職考試， 掌握法科就掌握上榜之鑰！

## 名師開講-公職法科搶分技巧 線上講座

【主講人】資深法科名師 蘇奕(蘇翔)

【講座主題】  
◎公職考試法學類科目剖析  
◎法科命題趨勢及高分秘訣



立即掃描，線上登記

掃描QR CODE 馬上登記

三民輔考名師 蘇奕

