

### 三、院台訴字第 1033250025 號

監察院訴願決定書

院台訴字第 1033250025 號

訴願人：○○國際大飯店股份有限公司

代表人：○○○

訴願人○○國際大飯店股份有限公司因違反政治獻金法事件，不服本院 103 年 3 月 14 日院台申肆字第 1031830657 號裁處書所為處分，提起訴願，本院決定如下：

主 文

訴願駁回。

事 實

緣訴願人○○國際大飯店股份有限公司（下稱○○公司）於 101 年 1 月 10 日捐贈政治獻金新臺幣（下同）10 萬元予第○屆○○○○擬參選人○○○時，為有累積虧損尚未依規定彌補之營利事業。訴願人之捐贈行為違反政治獻金法第 7 條第 1 項第 3 款之規定。本院爰依同法第 29 條第 2 項規定，按其捐贈之金額 10 萬元處 2 倍之罰鍰，處以罰鍰 20 萬元。訴願人不服，提起訴願，案經本院公職人員財產申報處檢卷答辯。

理 由

一、按政治獻金法第 7 條第 1 項、第 2 項規定：「得捐贈政治獻金者，以下列各款以外之個人、政黨、人民團體及營利事業為限：……三、有累積虧損尚未依規定彌補之營利事業。……」「前項第 3 款所定累積虧損之認定，以營利事業前一年度之財務報表為準。」同法第 29 條第 2 項規定：「違反第 7 條第 1 項、……規定捐贈政治獻金者，按其捐贈之金額處 2 倍之罰鍰。但最高不得超過新臺幣 100 萬元。」

二、訴願人訴願主張理由略以：

（一）商業會計法第 65 條之規定，商業之決算，應於會計年度終了後 2 個月內辦理完竣；必要時得延長 1 個半月。復依營利事業所得稅電子結算及清算申報之規定，營利事業單位於每年 5 月 1 日至 5 月 31 日向所屬國稅局、稽徵所辦理網路或媒體結算申報。

（二）訴願人於 100 年 1 月 28 日核准設立，100 年 7 月變更登記，101 年 1 月開始營運，101 年 5 月 16 日申報 100 年度營利事業所得稅結算，101 年 1 月 10 日捐贈政治獻金，捐贈時 100 年度因尚未結算申報，故無法知曉公司盈虧。

（三）訴願人於 101 年 1 月 10 日「捐贈時」因尚未結算申報，故無資料可查盈虧。鈞院向財政部調閱訴願人之資產負債表乃為調查本案之事後行為，本公司之捐贈時點並非鈞院所述「二、查受處分人 101 年 1 月 10 日捐贈時，前 1（100）年度之保留盈餘為-6,493,321 元…」。

（四）因觀光客來台旅遊旺盛，訴願人之業績亦創佳績，102 年 5 月 2 日申報 101 年度營利事業所得稅結算全年所得額為 4,670,625 元。由此證明訴願人捐贈時認為應為賺錢公司而非虧損之公司。訴願人絕無違反本法之規定，原處分顯有不妥，請予以撤銷。

三、按政治獻金法第 7 條第 1 項第 3 款規定：「有累積虧損尚未依規定彌補之營利事業，不得捐贈政治獻金」，其立法意旨在於營利事業虧損者，倘為政治獻金，顯與常理相違，為避免造成不當利益輸送及保護公司股東權益，爰予明文限制。本法第 7 條第 1 項第 3 款「有累積虧損尚未依規定彌補之營利事業」之規定，所稱「累積虧損」應係指由營業結果所產生且未經彌補之虧損，與公職人員選舉罷免法第 45 條之 4 第 5 項（註：96 年 11 月 7 日修正公布刪除此條文）規定「連續虧損三年以上」之意涵不同。另所稱「尚未依規定彌補虧損」，按虧損撥補之議案既應經股東會承認，應係指「依公司法之規定尚未經股東會承認撥補之虧損」；有關「新設立」之營利事業，因其設立當年度之損益尚未結轉，雖未有「累積虧損」發生，惟次年度該營利事業有無累積虧損之認定，應以其前 1 年度財務報表為準。另營利事業資產負債表如列有「累積

虧損」及「本期損益」2 個欄位，有關累積虧損之認定，係將上開 2 欄合併計算。(內政部 94 年 2 月 16 日台內民字第 09400603912 號、97 年 4 月 22 日台內民字第 0970066291 號及內政部 99 年 3 月 4 日台內民字第 0990038274 號函釋意旨參照)。本件訴願人確於 100 年 1 月 28 日經核准設立登記，100 年度雖未有累積虧損發生，惟於次年度之 101 年 1 月 10 日捐贈政治獻金時，是否為累積虧損之公司，其認定自應以其前 1 年度（100 年度）財務報表為準。經查訴願人前一年度即 100 年度資產負債表之保留盈餘為-6,493,321 元，此有財政部南區國稅局○○分局 102 年 4 月 15 日南區國稅○○營所字第 1021117824 號函附之營利事業資產負債表、訴願人向財政部臺灣省南區國稅局申報 100 年度營利事業所得稅結算申報書影本附卷可稽，訴願人為依法不得捐贈政治獻金之營利事業。訴願人之 101 年度營利事業所得稅結算全年所得額雖為 4,670,625 元，然依公司法 20 條第 1 項、第 170 條第 2 項、第 228 條第 1 項及第 230 條第 1 項之規定，訴願人尚須於 102 年提虧損撥補之議案，請股東同意或股東常會承認，始得撥補上述之虧損。訴願人徒以 101 年度營利事業所得稅結算為 4,670,625 元，主張其於捐贈時應為賺錢公司，原處分顯有不妥應予撤銷云云，洵無足採。

四、次按行政罰法第 7 條第 1 項規定：「違反行政法上義務之行為非出於故意或過失者，不予處罰。」所謂「故意」，係指行為人對於構成處罰之行為，明知並有意使其發生，或預見其發生而其發生並不違反其本意而言(最高行政法院 89 年度判字第 2563 號判決參照)；所謂「過失」，係指行為人雖非故意，但按其情節應注意並能注意，而不注意者，或行為人對於構成違規之事實，雖預見其能發生而確信其不發生者而言(最高行政法院 98 年度判字第 945 號判決參照)。本件訴願人對上開政治獻金之捐贈乙節並不爭執，然主張捐贈時因 100 年度所得尚未辦理結算申報，故無法知悉公司盈虧云云。惟本案訴願人既經營商業，縱係捐贈前一年始新設之公司，衡諸常理，其對自身營業盈虧情形當有所悉，又徵之訴願人 100 年度資產負債表所示之各項資產及負債金額，訴願人於捐贈時縱未能確定其數額，然就 100 年度之保留盈餘為負，實難謂不知。訴願人於 101 年 1 月間為捐贈時，未先確認前一年度之保留盈餘數即貿然捐贈，自難謂無違反「有累積虧損尚未依規定彌補之營利事業不得捐贈」之規定，應可是認，訴願人徒以當時所得稅尚未結算申報致未知盈虧，請求撤銷原處分云云，顯屬無據。

五、綜上，本件原處分依政治獻金法第 29 條第 2 項規定，按訴願人捐贈之金額 10 萬元處 2 倍罰鍰 20 萬元，並無不妥，應予維持。

六、據上論結，本件訴願為無理由，爰依訴願法第 79 條第 1 項規定，決定如主文。

中 華 民 國 1 0 3 年 7 月 1 8 日