

(五)院台訴字第 1063250065 號

監察院訴願決定書

院台訴字第 1063250065 號

訴願人：○○○○○○有限公司

代表人：○○○

訴願人因違反政治獻金法案件，不服原處分機關 106 年 7 月 11 日院台申肆字第 1061832181 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

訴願人於 105 年 1 月 5 日捐贈 105 年立法委員擬參選人○○○（下稱受贈人）政治獻金新臺幣（下同）10 萬元，其前一（104）年度財務報表之保留盈餘為-116,370 元，捐贈時為政治獻金法（下稱本法）第 7 條第 1 項第 3 款規定之「有累積虧損尚未依規定彌補之營利事業」，依法不得捐贈政治獻金。原處分機關爰依本法第 29 條第 2 項及行政罰法第 8 條但書、第 18 條第 3 項規定，以旨揭號裁處書裁處罰鍰 6 萬 7 千元。該裁處書於 106 年 7 月 12 日送達，訴願人就其所受處分不服，於同年 8 月 9 日提起訴願到院，案經原處分機關檢卷答辯。茲摘敘訴辯意旨於次：

一、 訴願意旨略謂：

- （一）訴願人於 104 年 11 月間登記，並於 104 年 12 月 23 日開幕營業，同年 12 月 30 日股東會議決議通過捐贈受贈人政治獻金 10 萬元整，適逢 104 年年底捐贈匯款作業來不及，遂延滯至 105 年 1 月 5 日完成匯款，該筆政治獻金捐贈發生事實隸屬於 104 年底即予確定。
- （二）又因訴願人為 104 年年底成立之新公司，在 105 年 1 月 5 日時亦無法得知 104 年度盈虧；加以因不諳政治獻金法有關「累積虧損未依規定彌補之營利事業」之累積虧損認定方式，而在不知情的情況下捐贈，非屬故意涉有違反規定之情事。
- （三）受贈人亦已依規定繳回捐贈所得政治獻金 10 萬元，更加證訴願人非出自於故意或過失。呈請再次考量訴願人為新成立之小資本額公司，不諳法令初次違反，處分過重難以承擔，望請諒解，給予寬貸。

二、 答辯意旨略謂：

- （一）按政治獻金查核準則第 17 條第 1 項規定：「政黨、政治團體及擬參選人收入認列及受贈收據開立時點，依下列規定辦理：一、收受現金者，為收受日。二、收受匯款者，為入專戶日。三、收受支票者，為發票日。……。」經查訴願人於 105 年 1 月 5 日匯款至受贈人之政治獻金專戶 10 萬元，依上開查核準則規定，受贈人收入認列之時點即為該日，且受贈人於 105 年 3 月 28 日向本院申報政治獻金會計報告書（同年 4 月 14 日更正申報政治獻金會計報告書），亦載明該日為捐贈日期。是以，訴願人縱係先於 104 年 12 月 30 日股東會決議捐贈，惟此係屬公司內部作業，尚無法以之逕予認定有捐贈之事實，訴願人稱該筆政治獻金捐贈發生事實於 104 年底即予確定云云，顯無可採。
- （二）雖訴願人為上開政治獻金捐贈時，其 104 年度財務報表尚未結算及申報，惟其既屬新設立且係經營商業，對於新設立年度（104 年度）之自身營業盈虧情形自當有所悉，始符常情，是訴願人稱於 105 年 1 月 5 日捐贈時，無法得知 104 年度盈虧云云，顯屬卸責之詞。
- （三）訴願人之代表人等為系爭捐贈行為時，本應注意有無違反相關法令規定，且查詢本法規定尚非難事，僅須稍加注意即可避免違反上開規定。是以，訴願人之代表人等未查悉相關法令規定，即貿然捐贈，縱非出於故意，仍有應注意並能注意，而不注意之過失，其過失行為依據行政罰法第 7 條第 2 項規定，推定為訴願人之過失，自應受處罰。
- （四）另查受贈人於 105 年 1 月 5 日收受訴願人違法捐贈之政治獻金 10 萬元，嗣經本院 106 年 3

月 28 日院台申肆字第 1061830987 號函請受贈人陳述意見後，其於 106 年 4 月 20 日將該筆政治獻金向本院辦理繳庫，雖已逾本法第 15 條第 1 項所規定收受後 2 個月內辦理之期限，惟該繳庫行為已產生與沒入該筆政治獻金相同之實質效果，故無庸依本法第 30 條第 2 項裁處沒入(另受贈人於申報會計報告書時，已檢附訴願人具結之無累積虧損聲明書，是受贈人已依本法第 15 條第 1 項規定查證所收受之政治獻金是否符合規定，可認其已盡查證義務，依本法第 30 條第 1 項第 4 款但書之規定，免予處罰)是以，受贈人將上開違法政治獻金辦理繳庫係依本法規定所為，此與訴願人違反本法故意或過失之認定無涉，併予敘明。

- (五)綜上，訴願人違反本法第 7 條第 1 項第 3 款規定捐贈政治獻金，依本法第 29 條第 2 項規定，按其捐贈之金額 10 萬元，處 2 倍之罰鍰，應處罰鍰 20 萬元，惟本院業已審酌其違法情事、違反上開規定所生影響及應受責難程度，爰依行政罰法第 8 條但書及第 18 條第 3 項規定，罰鍰金額酌減為 6 萬 7 千元，處分有據，尚無違法或不當。

理 由

- 一、按本法第 7 條第 1 項第 3 款、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。……。」「前項第三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。」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。」又有關本法第 7 條第 1 項第 3 款所稱「尚未依規定彌補」，得以營利事業於「捐贈年度」營利事業尚未依公司法規定，完成向股東會提出彌補虧損議案之情形認定之。亦即營利事業前 1 年度資產負債表已呈現轉虧為盈者，得先行捐贈，惟仍應於「捐贈年度」依公司法規定，完成彌補虧損議案之程序；至未於「捐贈年度」依公司法規定，完成彌補虧損議案之程序者，仍有本法第 7 條第 1 項第 3 款之適用(內政部 99 年 3 月 26 日台內民字第 0990058572 號函釋意旨參照)。
- 二、訴願人為系爭政治獻金捐贈時，前一(104)年度之保留盈餘為-116,370 元，係屬有累積虧損尚未依規定彌補之營利事業，此有財政部南區國稅局嘉義市分局 106 年 3 月 16 日南區國稅嘉市營所字第 1061181478 號函檢送之訴願人營利事業資產負債表附原卷可稽，訴願人屬有累積虧損尚未依規定彌補之營利事業，其違法事證明確。原處分機關以訴願人之捐贈行為，違反本法第 7 條第 1 項第 3 款規定，爰依本法第 29 條第 2 項及行政罰法第 8 條但書、第 18 條第 3 項規定，裁處罰鍰 6 萬 7 千元，於法洵屬有據。訴願人以前揭情辭請求減輕處罰，經查：
 - (一)按捐贈政治獻金仍屬民法上之「贈與」，又民法第 406 條規定：「稱贈與者，謂當事人約定，一方以自己之財產無償給與他方，他方允受之契約。」是知，「贈與」為契約之一種，屬「諾成契約」，即當事人之一方，以不索報酬將財產給與他方，經他方允受，其契約即為成立。查本件訴願人自承於 105 年 1 月 5 日始完成系爭政治獻金之匯款，且受贈人於 105 年 3 月 28 日向原處分機關申報政治獻金會計報告書，亦載明該日為捐贈日期，從而應認系爭政治獻金之捐贈日期為 105 年 1 月 5 日，訴願人主張系爭政治獻金捐贈發生事實於 104 年底云云，與前揭民法規定不符。
 - (二)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；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。縱行為人之行為非出於故意，仍有按其情節應注意並能注意，而不注意之過失。其過失行為依據上開行政罰法第 7 條第 1 項規定，仍應予處罰。另按行政罰法第 7 條第 2 項規定：「法人、設有代表人或管理人之非法人團體、中央或地方機關或其他組織違反行政

法上義務者，其代表人、管理人、其他有代表權之人或實際行為之職員、受僱人或從業人員之故意、過失，推定為該等組織之故意、過失。」依上開規定可知，公司違反行政法上義務者，其代表人之故意或過失，推定為公司之故意、過失，公司即須對此行為負責。查訴願人代表人本應注意訴願人之盈虧實況決定是否捐贈獻金，事實上亦有注意之可能，從而其疏於注意仍以訴願人名義捐贈政治獻金，按其情節，縱無違反本法之故意，仍有應注意並能注意，而不注意之過失，依上開行政罰法規定，仍應予處罰。訴願人主張其為 104 年年底成立之新公司，在 105 年 1 月 5 日捐贈系爭政治獻金時尚無法得知 104 年度之盈虧，並無違反本法之故意云云，洵無足採。

(三) 另依本法第 15 條第 1 項規定，擬參選人若收受不符同法第 7 條第 1 項規定之政治獻金時，應將之返還或繳交受理申報機關辦理繳庫，本件受贈人將系爭政治獻金辦理繳庫乃係履行其法定義務，此與認定訴願人是否有違反本法之故意或過失無關，訴願人主張受贈人業依規定將系爭政治獻金繳庫，更加證明訴願人非出自於故意或過失云云，兩者間並無因果關係，無足憑採。

(四) 綜上，本件原處分機關業經審酌訴願人係首次捐贈政治獻金之具體情節，認有行政罰法第 8 條但書減輕處罰之事由，爰依本法第 29 條第 2 項、行政罰法第 8 條但書及第 18 條第 3 項規定，按其捐贈金額 10 萬元之 2 倍，裁處罰鍰 20 萬元，減至不低於法定罰鍰最低額三分之一，裁處罰鍰 6 萬 7 千元，並無違法或不當之處，應予維持。

三、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。

訴願審議委員會主任委員	孫大川
委員	吳秦雯
委員	林明鏘
委員	洪文玲
委員	黃武次
委員	趙昌平
委員	廖健男
委員	劉興善

中 華 民 國 1 0 6 年 9 月 2 8 日