

二十、院台訴字第 1003250037 號

監察院訴願決定書

院台訴字第 1003250037 號

訴願人：○○建設有限公司

代表人：薛宏志

訴願人○○建設有限公司因違反政治獻金法事件，不服本院 100 年 5 月 18 日院台申肆字第 1001802501 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○○建設有限公司(下稱○○公司)於 98 年 11 月 27 日捐贈政治獻金新臺幣(下同)20 萬元與第 16 屆○○市市長擬參選人○○○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 20 萬元處 2 倍之罰鍰，計 40 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、訴願人訴願主張略以：

訴願人僅於 96 年度推出「○○○○」建案，因該建案採全部完工法，故未結案前，損益表上不得認列收入，待結案年度再列入損益。惟 98 年 5 月 30 日召開股東大會，為確實反應成本及擬定營運目標，同意暫結以完工比例法調整 96、97 年度財務報表，此乃內部作業，不影響該建案最終盈餘；99 年度「○○○○」建案已結案，並於 100 年 5 月 31 日已繳納營利事業所得稅，足資證明訴願人確實有盈餘，並請暫時停止原處分之執行。

三、經查○○公司 98 年 11 月 27 日捐贈政治獻金 20 萬元與第 16 屆○○市市長擬參選人○○○時，其前一年度即 97 年 12 月 31 日之保留盈餘為-6,678,122 元，為政治獻金法第 7 條第 1 項第 3 款規定之有累積虧損之營利事業，又其 98 年度即 98 年 12 月 31 日之保留盈餘為-8,179,512 元(其中累積盈虧-6,678,122 元，本期損益-1,501,390 元)，此有財政部○○市國稅局 99 年 10 月 28 日財○國稅資字第 0990259633 號函附之營利事業資產負債表附原處分卷可稽。顯示訴願人捐贈時為有累積虧損尚未依規定彌補之營利事業，依法不得為政治獻金之捐贈。

四、按公司法第 20 條第 1 項規定：「公司每屆會計年度終了，應將營業報告書、財務報表及盈餘分派或虧損撥補之議案，提請股東同意或股東常會承認。」同法第 110 條第 1 項、第 2 項規定：「每屆會計年度終了，董事應依第 228 條之規定，造具各項表冊，分送各股東，請其承認。」、「前項表冊送達後逾一個月未提出異議者，視為承認。」同法第 228 條第 1 項規定：「每會計年度終了，董事會應編造左列表冊，於股東常會開會三十日前交監察人查核：……三、盈餘分派或虧損撥補之議案。」依上開規定，有限公司為撥補虧損，其董事除應依規定造具各項表冊，提出彌補虧損之議案外，並應分送各股東請其承認列帳。本件訴願人雖訴稱曾經股東大會同意以完工比例法調整 96、97 年度財務報表，惟並未提出已依公司法規定，踐行彌補虧損之事證，且依訴願人 98 年度所得稅結算申報之資產負債表上資料所示，其 98 年度之累積盈虧仍為-6,678,122 元，與 97 年度之保留盈餘-6,678,122 元，金額完全相同，自難認定訴願人已依

規定彌補虧損。再者，政治獻金法第 7 條第 1 項第 3 款所定累積虧損之認定，係以營利事業前一年度之財務報表為準。訴願人以其建案於 99 年度結案並有盈餘，且已於 100 年 5 月 31 日繳納 99 年度營利事業所得稅主張免責，洵非可採。

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 20 萬元處 2 倍罰鍰 40 萬元，並無不妥，應予維持。又經查原處分並無其他明顯、不待調查即得認定其合法性顯有疑義之情事，上開罰鍰處分，核屬公法上金錢給付義務，其執行縱發生損害，尚非不能以金錢賠償獲得救濟，並無損害不能回復原狀或回復困難之情形，且無急迫情事，核與訴願法第 93 條停止執行之要件不符，是訴願人請求暫時停止原處分之執行並無理由。

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 0 年 8 月 2 3 日