

## 八、院台訴字第 1003250056 號

監察院訴願決定書

院台訴字第 1003250056 號

訴願人：○○汽車股份有限公司

代表人：○○○

訴願人○○汽車股份有限公司因違反政治獻金法事件，不服本院 100 年 6 月 21 日院台申肆字第 1001802999 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○○汽車股份有限公司(下稱○○公司)於 98 年 9 月 29 日捐贈政治獻金新臺幣(下同)6 萬元與第 8 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 6 萬元處 2 倍之罰鍰，計 12 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：

(一)依公司法第 228 條規範，累積虧損撥補之議案於次年 6 月 30 日前經股東常會承認，始能將累積虧損予以彌補，縱次年有龐大本期淨利，亦無法依公司法規定將累積虧損彌補。倘營利事業上年度有累積盈餘，本年度有重大虧損，對候選人捐贈政治獻金時有重大累積虧損卻非屬本法第 7 條第 1 項第 3 款規定範圍，而得為政治獻金之捐贈，上述規定即存有重大漏洞。

(二)訴願人於本捐贈前(即民國 98 年 8 月 31 日前)，會計帳上存有保留盈餘，且該捐贈已經全體股東同意，就立法意旨觀之，訴願人之捐贈並未侵害債權人及股東之權益。

(三)原處分認為訴願人「未循公司法相關規定辦理虧損彌補，顯不影響其前一(97)年度累積虧損之事實」，已與立法意旨相違，且拘泥於公司法規範，未能體察實情，造成不平等對待，有違憲法「平等原則」。

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」同條第 2 項規定：「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。」所稱「累積虧損」，係屬累計觀念，為商業以往年度損益之累計數額，應係指由營業結果所產生且未經彌補之虧損；另所稱「尚未依規定彌補虧損」，應係指「依公司法之規定尚未經股東會承認撥補之虧損」，其認定應以營利事業前 1 年度財務報表為準(內政部 94 年 2 月 16 日台內民字第 09400603912 號函釋參照)。而依公司法第 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 170 條第 2 項前段規定：「前項股東常會應於每會計年度終了後 6 個月內召開」、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 30 日前交監察人查核：……三、盈餘分派或虧損撥補之議案。」、第 230 條第 1 項規定：「董事會應將其所造具之各項表冊，提出於股東常會請求承認，經股東常會承認後，

董事會應將財務報表及盈餘分派或虧損補撥之決議，分發各股東。」、第 239 條第 1 項前段規定：「法定盈餘公積及資本公積，除填補公司虧損外，不得使用之。」本件訴願人捐贈前一年度(97 年度)資產負債表上累積盈虧為負數，如 98 年欲為政治獻金捐贈，自應依循上開公司法規定之程序辦理彌補虧損後方得為之。然訴願人捐贈前一年度(97 年 12 月 31 日)之保留盈餘為-1,905,153 元，又捐贈當年度(98 年 12 月 31 日)之累積盈虧為-2,756,187 元，此有財政部臺灣省○區國稅局○○市分局 99 年 12 月 13 日○區國稅○市一字第 0990042462 號函附之營利事業資產負債表附原處分卷可稽，益證訴願人並未依規定彌補。訴願人捐贈時確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、又有累積虧損尚未依規定彌補之營利事業，不得為政治獻金之捐贈，其立法意旨在於營利事業連年虧損者，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。復該法規定累積虧損之認定者，以營利事業前一年度之財務報表為準，係因營業年度中間並無法預見營利事業於營業年度終了之盈虧，況營利事業於每營業年度終了尚有彌補虧損之可能。是訴願人主張於本捐贈前(即 98 年 8 月 31 日前)會計帳上存有保留盈餘云云，殊無可採。至訴願人所指「捐贈前一年度有累積盈餘、捐贈時有重大虧損」之營利事業，按其捐贈當時雖有虧損，倘其捐贈後轉虧為盈或已依公司法程序撥補虧損，仍非累積虧損之公司，自難預先謂其該當政治獻金法第 7 條第 1 項第 3 款所稱之「有累積虧損尚未依規定彌補之營利事業」。另訴願人所訴上開營利事業如非屬該法條所定之範圍，而得為政治獻金捐贈者，則該規定即存有重大漏洞云云，係訴願人對該法條規定之誤解。

五、再按平等原則之所謂「平等」，係指相同的事物應作相同之處理，不同的事物應作不同之處理，除非有正當合理之理由，行政行為不得對人民為差別待遇。本法第 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。本件原處分按訴願人捐贈之金額 6 萬元處 2 倍罰鍰 12 萬元，並無不妥，且與憲法之平等原則無涉，併予敘明。

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 1 1 月 7 日