

臺北市政府 90.07.25. 府訴字第九〇〇八三二九四〇〇號訴願決定書

訴 願 人 〇〇有限公司南陽分公司

代 表 人 〇〇〇

原處分機關 臺北市政府工務局

右訴願人因違反建築法事件，不服原處分機關九十年三月二十七日北市工建字第九〇四二六八四九〇〇號函所為處分，提起訴願，本府依法決定如左：

主 文

訴願駁回。

事 實

緣本市中正區〇〇街〇〇號〇〇樓建築物，位於第四種商業區，領有原處分機關核發之八四使字第 XXXX 號使用執照，原核准用途為「一般服務業、一般事務所」。訴願人於該址領有本府核發之北市建商公司 字第 XXXXXX 號營利事業登記證，核准營業項目為：「1. 資訊軟體零售業 2. 資訊軟體服務業 3. 食品、飲料零售業 4. 事務性儀器設備零售業 5. 電子資訊供應服務業 6. 租賃業」。經本府建設局於九十年二月十九日十五時二十分現場稽查，查獲訴願人在系爭建物經營登記範圍外之其他娛樂業，案經本府審認訴願人涉有違反公司法第十五條規定之嫌，乃以九十年三月二十一日府建商字第九〇〇二六六七七〇〇號函送臺灣臺北地方法院檢察署依法偵查，並副知原處分機關。嗣原處分機關審認系爭建築物之使用人即訴願人未經核准擅自違規使用經營其他娛樂業（以電腦裝置遊戲磁碟、硬碟、光碟或使用網際網路擷取遊戲軟體供人娛樂），違反建築法第七十三條後段規定，乃依同法第九十條第一項規定，以九十年三月二十七日北市工建字第九〇四二六八四九〇〇號函處以訴願人新臺幣六萬元罰鍰，並勒令停止違規使用。訴願人不服，於九十年五月二日向本府提起訴願，並據原處分機關檢卷答辯到府。

理 由

- 一、本件提起訴願日期距原處分書發文日期已逾三十日，惟原處分機關未查明處分書送達日期，訴願期間無從起算，自無訴願逾期問題，合先敘明。
- 二、按建築法第七十三條規定：「建築物非經領得使用執照，不准接水、接電或申請營業登記及使用；非經領得變更使用執照，不得變更其使用。」第九十條規定：「違反第七十三條後段規定擅自變更使用者，處建築物所有權人或使用人新臺幣六萬元以上三十萬元以下罰鍰，並勒令停止使用。得以補辦手續者，令其限期補辦手續；不停止使用或逾期不補辦者得連續處罰。前項擅自變更使用之建築物，有第五十八條所定各款情事之一者，停止供水、供電或封閉、強制拆除。」

建築法第七十三條執行要點第一點規定：「依本法條規定，建築物非經領得變更使用執照，不得變更其使用。建築物使用應按其使用強度及危險指標分類、分組，如附表一。附表一未列舉之使用項目，由直轄市、縣（市）主管建築機關依使用類組定義認定之，並定期每季報請中央主管建築機關備查。」

附表一建築物使用分類

類別	類別定義	組別	組別定義	使用項目例舉
B類 商業類	供商業交易、陳列、展售、娛樂、餐飲、消費之場所。	1 — B	供娛樂消費，處封閉或半封閉場所。	夜總會、酒家、理容院、K TV、MTV、公共浴室、三溫暖、茶室。
G類 辦公、服務類	供商談、接洽、處理一般事務或一般門診、零售、日常服務之場所。	2 — G	供商談、接洽、處理一般事務之場所。	政府機關、一般辦公室、事務所
		3 — G	供一般門診、零售、日常服務之場所	一般診所、衛生所、店鋪（零售）、理髮、按摩、美容院。

經濟部八十七年十二月十五日經商字第八七二三〇一八九號函釋：「主旨：檢送本部『研商電子遊戲機之主機板與框體查驗貼證實施要點及電視遊樂器或電腦附設投幣裝置營業如何登記管理』會議紀錄乙份，請查照。……六、會議決議……（二）討論提案一有關業者利用電視遊樂器或電腦（磁碟、硬碟、光碟或網際網路）附設投幣裝置，從事營業行為，應歸屬於何種行業？如何管理案：1. 上列營業型態，均非屬電子遊藝場業。2. 以電腦使用網際網路之相關軟體及資料提供消費者，以電腦裝置磁碟片、硬碟、光碟片內儲存軟體資料供人遊戲……等方式或類似方式，收取費用之營業行為，應輔導業者，依公司行號營業項目代碼表登記為J 7 9 9 9 9 0 其他娛樂業……」經濟部商

業司八十九年三月二十四日經商七字第八九二〇五八五三號函釋：「主旨：有關『電子遊戲場業管理條例』所規範主體是否涵蓋網路咖啡室疑義，復如說明，……說明……

..三、按電腦提供網路設備之營業，如係利用電腦資料庫或網路功能，提供消費者索引、目錄及各類文字、影像、聲音等資料之業務，屬資訊服務業務，得登記於公司行號營業項目代碼 I 3 0 1 0 3 0 電子資訊供應服務業（不含擷取網際網路遊戲軟體供人遊戲）項下營業。四、至利用網路功能供消費者至國內外網站擷取或下載遊戲軟體供人娛樂之行業，因其提供之遊戲係依據不同網站提供者，與電子遊戲機僅提供單一或固定之遊戲軟體不同；又其營業型態係為計時收費，與一般電子遊戲機之計次收費有異；且因電子遊戲機有固定程序之主機板可供查驗貼證，而網路遊戲則否，故利用電腦建置網路供人擷取或下載遊戲與電子遊戲機之定義有別，兩者不宜視為相同行業。是本部八十七年十二月十五日經商字第八七二三〇一八九號會議決議將本行業歸類於 J 7 9 9 9 9 0 其他娛樂業。……」

八十九年四月二十七日經商七字第八九二〇七四八一號函釋：「主旨：關於所詢電子遊戲機疑義，復如說明，請查照。說明……二、有關業者利用下列設備裝置從事行為，應登記公司行號營業項目代碼 J 7 9 9 9 9 0 其他娛樂業……（一）利用電視遊樂器裝置，提供卡匣供人操作娛樂。（二）利用電腦功能以磁碟、光碟供人遊戲娛樂。（三）利用電腦網際網路擷取遊戲供人遊戲。……」

內政部八十八年七月十六日臺內營字第八八七三八六九號函釋：「……說明……（一）研商建築法第九十條、第九十一條規定之處罰對象執行疑義案。決議：1、按建築法第七十三條執行要點係將建築物用途依使用強度及危險指標分為九類二十四組，是建築物用途如有擅自跨類跨組變更，始違反建築法第七十三條後段規定，而依同法第九十條第一項規定處罰。……」

三、本件訴願理由略謂：訴願人係網路咖啡業者，係利用電腦擷取網際網路資料供人遊戲者，依經濟部之函釋說明，非屬娛樂業，請撤銷原處分。

四、卷查本市中正區〇〇街〇〇號〇〇樓建築物，位於第四種商業區，領有原處分機關核發之八四使字第 XXXX 號使用執照，原核准用途為「一般服務業、一般事務所」。訴願人於該址領有本府核發之北市建商公司字第 XXXXXX 號營利事業登記證，核准營業項目為：「1. 資訊軟體零售業 2. 資訊軟體服務業 3. 食品、飲料零售業 4. 事務性儀器設備零售業 5. 電子資訊供應服務業 6. 租賃業」。依本府建設局九十年二月十九日商業稽查紀錄表所載，訴願人實際經營利用電腦網路功能供消費者上網擷取或下載遊戲軟體供人娛樂之行業，此有前揭商業稽查紀錄表影本附卷可稽。

五、本件訴願人援引前開經濟部商業司函釋主張其所營業務非電子遊戲場業務，非屬娛樂業，原處分應撤銷云云，按本件訴願人提供之遊戲係依據不同網站提供者，與電子遊戲機

僅提供單一或固定之遊戲軟體不同；又其營業型態係為計時收費，與一般電子遊戲機之計次收費有異；且因電子遊戲機有固定程序之主機板可供查驗貼證，而網路遊戲則否，故利用電腦建置網路供人擷取或下載遊戲與電子遊戲機之定義有別，經濟部商業司八十七年十二月十五日經商字第八七二三〇一八九號函會議紀錄將該行業歸類於J 7 9 9 9 9 0 其他娛樂業（經濟部九十年三月二十日經商字第〇九〇〇二〇五二一一〇號公告歸屬於資訊休閒服務業，係屬B類第一組之供娛樂消費，處封閉或半封閉之場所）。惟查本案系爭建物核准用途為「一般服務業、一般事務所」，係屬前揭建築法第七十三條執行要點規定G類第二組供商談、接洽、處理一般事務之場所及G類第三組供日常服務之場所。訴願人於該址未經申請辦理變更使用執照，即違規使用為其他娛樂業（以電腦裝置遊戲磁碟、硬碟、光碟或使用網際網路擷取遊戲軟體供人娛樂），訴願人擅自跨類跨組變更系爭建物使用用途之違規事證明確，洵堪認定。原處分機關以訴願人違反建築法第七十三條後段規定，並衡酌其違規使用之情節，依同法第九十條第一項規定，處以建物使用人即訴願人法定最低額新臺幣六萬元罰鍰，並勒令停止違規使用之處分，並無不合，應予維持。

六、綜上論結，本件訴願為無理由，爰依訴願法第七十九條第一項之規定，決定如主文。

訴願審議委員會主任委員 張明珠

委員 黃茂榮

委員 薛明玲

委員 楊松齡

委員 王惠光

委員 陳 敏

委員 曾巨威

委員 曾忠己

委員 劉興源

委員 黃旭田

中 華 民 國 九 十 年 七 月 二 十 五 日 市 長 馬英九

訴願審議委員會主任委員 張明珠 請假

執行秘書 王曼萍 代行

如對本決定不服者，得於收受本決定書之次日起二個月內，向臺北高等行政法院提起行政訴訟，並抄副本送本府。