

訴願人 〇〇〇

原處分機關 臺北市政府衛生局

右訴願人因違反醫療法事件，不服原處分機關九十二年十一月二十八日北市衛三字第〇九二三七六九二二〇一號行政處分書，提起訴願，本府依法決定如左：

主 文

訴願駁回。

事 實

訴願人係本市中正區〇〇〇路〇〇段〇〇號〇〇樓「〇〇診所」負責醫師，該診所於九十二年十月三十日在〇〇週刊第〇〇期〇〇特輯刊登「打造美麗的推手〇〇〇……〇〇〇在三年前與減肥名醫〇〇〇醫師合作，一手創立了『〇〇診所』……〇〇〇表示『〇〇診所』兩年來已成功幫至少五十位肥胖患者每個人各減去高達三十公斤的體重……百歲奶奶美白一下……脈衝光，〇〇〇更是一臉驕傲，因為他就是將脈衝光運用在美白上的先驅..本尊分身當場變 Young....：玻尿酸填充注射除皺技術，是目前最 HOT 的美容新潮流.....就連立委〇〇〇及.....藝人〇〇〇也深受吸引前來體驗玻尿酸變臉.....皮膚科醫師〇〇〇也表示，玻尿酸是一種高分子量的多醣體.....比施打肉毒桿菌效果更好.....美麗諮詢專線：xxxxx 等詞句之違規醫療廣告乙則。原處分機關於九十二年十一月十三日訪談訴願人並製作談話紀錄後，審認系爭醫療廣告，違反醫療法第六十條第一項及第六十一條第五款規定，乃依同法第七十七條第一項規定，以九十二年十一月二十八日北市衛三字第〇九二三七六九二二〇一號行政處分書，處以訴願人五千元（折合新臺幣一萬五千元）罰鍰。上開行政處分書於九十二年十二月一日送達，訴願人不服，於九十二年十二月三十日經由原處分機關向本府提起訴願，並據原處分機關檢卷答辯到府。

理 由

一、按醫療法第八條規定：「本法所稱醫療廣告，係指利用傳播媒體，宣傳醫療業務，以達招徠患者醫療為目的之行為。」第十條規定：「本法所稱衛生主管機關：在中央為行政院衛生署；在直轄市為直轄市政府；在縣（市）為縣（市）政府。」第十五條第一項規定：「醫療機構應置負責醫師一人，對其機構醫療業務，負督導責任。」第六十條第一項規定：「醫療廣告，其內容以左列事項為限：一、醫療機構之名稱、開業執照字號、地址、電話及交通路線。二、醫師之姓名、性別、學歷、經歷及其醫師、專科醫師、優生保健醫師證書字號。三、公務人員保險、勞工保險及其他非商業性保險之特約醫院、診所字樣。四、診療科別、病名及診療時間。五、開業、歇業、停業、復業、遷移及其

年、月、日。六、其他經中央衛生主管機關公告容許登載或播放事項。」第六十一條規定：「醫療廣告，不得以左列方式為之：一、假借他人名義為宣傳。二、利用出售或贈與醫療刊物為宣傳。三、以公開祖傳秘方或公開答問為宣傳。四、摘錄醫學刊物內容為宣傳。五、藉採訪或報導為宣傳。六、與違反前條規定內容之廣告聯合或並排為宣傳。七、以其他不正當方式為宣傳。」第七十七條第一項規定：「有下列情形之一者，處五千元以上五萬元以下罰鍰：一、違反……第六十條、第六十一條規定或擅自變更核准之廣告內容。……」第八十五條規定：「本法所定之罰鍰，於非財團法人之私立醫療機構，處罰其負責醫師。」

同法施行細則第四條規定：「本法第八條所稱傳播媒體，指廣播、電視、錄影節目帶、新聞紙、雜誌、傳單、海報、招牌、牌坊、電影片及其他傳播方法。」第五十三條規定：「本法第六十條第一項第四款所定醫療廣告之診療科別，以經衛生主管機關核准登記服務醫師之科別為限；其病名，以國際疾病傷害及死因分類規定或經所在地直轄市或縣（市）衛生主管機關核准者為限。」

行政院衛生署八十九年六月一日衛署醫字第八九〇二六二六九號函釋：「主旨：所詢醫療院所之廣告或市招刊登醫療器材，是否能依本署七十八年四月十三日衛署醫字第七八九〇五四號函規定予以處罰乙案……說明……二、按醫療廣告得刊登之內容，醫療法第六十條規定甚明，包括醫療機構之名稱、開業執照字號、地址……。三、醫療院所之廣告或市招刊登醫療器材，業已逾越醫療法第六十條規定範疇，自應依法論處。」八十九年九月十五日衛署醫字第〇八九〇〇一一六二一號函釋：「主旨：有關醫療廣告經報社出具證明，係報社之工商服務、產業動態報導，而非醫療院所廣告刊載……說明……二、依醫療法第六十一條第五款規定，醫療廣告不得以藉採訪或報導為宣傳之方式為之。本案所詢事項，該工商服務、產業動態報導，其內容如涉有為該醫療院所或醫師宣傳之情事，應屬違反上開醫療法規定之違法醫療廣告。」本府九十年八月二十三日府秘二字第九〇一〇七八一〇〇號公告：「主旨：公告本府主管業務委任事項，並自九十年九月一日起生效。……公告事項……六、本府將下列業務委任本府衛生局，以該局名義執行之……（十）醫療法中有關本府權限事項。……」

二、本件訴願理由略以：

（一）醫療法第六十一條第五款所謂「藉採訪或報導為宣傳」，係指行為人於記者採訪或報導時夾帶醫療廣告之宣傳，必須以行為人於接受採訪時「有為宣傳之行為」方足該當。

（二）本件係○○○醫師及○○○小姐與○○週刊記者閒聊之餘所為事實之陳述，經媒體記者認有新聞價值，自主撰文而成，受採訪者無宣傳之意。縱本件屬違反醫療法規定之醫療廣告，其行為主體應係新聞媒體，而非醫療院所。

三、卷查訴願人於九十二年十月三十日○○週刊第○○期○○特輯刊登如事實欄所述違規醫療廣告乙則，此有卷附廣告影本及原處分機關九十二年十一月十三日訪談訴願人之談話紀錄各乙份附卷可稽。按前揭行政院衛生署八十九年六月一日衛署醫字第八九〇二六二六九號函釋，醫療廣告得刊登之內容，依醫療法第六十條規定，僅能刊登醫療機構之名稱、開業執照字號、地址等，醫療院所之廣告刊登醫療器材，業已逾越醫療法六十條規定範疇。次按該署八十九年九月十五日衛署醫字第〇八九〇〇一一六二一號函釋，醫療廣告不得藉採訪或報導為宣傳，縱報社出具證明，係報社之工商服務、產業動態報導，而非醫療院所廣告刊載，惟其內容如涉有為該醫療院所或醫師宣傳之情事，應屬違反上開醫療法規定之違法醫療廣告。至訴願人主張所謂「藉採訪或報導為宣傳」，係指行為人於記者採訪或報導時夾帶醫療廣告之宣傳，必須以行為人於接受採訪時「有為宣傳之行為」方足該當，本件係○○○醫師及○○○小姐與○○週刊記者閒聊之餘所為事實之陳述，經媒體記者認有新聞價值，自主撰文而成，受採訪者無宣傳之意。縱本件屬違反醫療法規定之醫療廣告，其行為主體應係新聞媒體，而非醫療院所等節，查本件系爭廣告內容刊有訴願人診所名稱、醫師姓名、電話及診所空間設施、變臉前後比較相片六幀等資料，已達訴願人診所招徠病患醫療之目的，另訴願人診所之董事長○○○小姐及醫師○○○小姐縱為接受○○週刊記者採訪，其所述事實亦係有利於訴願人診所，其廣告利益歸屬訴願人診所，涉有為訴願人負責之診所宣傳之情事，自應認屬訴願人診所之醫療廣告。又醫療業務有別於一般商品，為使民眾之醫療品質獲得保障，適當規範醫療廣告實有其必要性，是行政院衛生署乃以前揭函釋規定，作為各醫療機構刊登醫療廣告之準繩。本件訴願人診所之醫療廣告已逾醫療法六十條第一項所容許刊登之範圍及違反同法第六十一條第五款規定，核屬違規醫療廣告，是訴願人違規事證明確，應可認定，訴願主張核不足採。從而，原處分機關審認訴願人刊登違規醫療廣告，違反醫療法六十條第一項及第六十一條第五款規定，乃依同法第七十七條第一項規定，處以訴願人法定最低額五千元（折合新臺幣一萬五千元）罰鍰，並無不合，應予維持。

四、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 陳 敏
委員 薛明玲
委員 楊松齡
委員 曾巨威
委員 曾忠己
委員 劉靜嫻
委員 陳淑芳

委員 林世華

委員 蕭偉松

中 華 民 國 九十三 年 三 月 十七 日 市 長 馬 英 九 請 假

副市長 歐晉德 代 行

訴願審議委員會主任委員 張明珠 決 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。

(臺北高等行政法院地址：臺北市大安區和平東路三段一巷一號)