

訴 願 人：○○○

原 處 分 機 關：臺北市政府衛生局

訴願人因違反醫療法事件，不服原處分機關 95 年 1 月 2 日北市衛醫護字第 09450114000 號行政處分書，提起訴願，本府依法決定如下：

主 文

訴願駁回。

事 實

一、訴願人係○○診所（臺北市松山區○○○路○○號○○樓）之負責醫師，於 2005 年 5 月「○○Mall」之折扣商店優惠篇中刊登「……○○健診 \*全套○○系列…… 9 折優惠（單項加選優惠：○○享 9 折優惠，○○享 85 折優惠）\*○○特惠價 8,250 元 \*○○優惠價 4,988 元（原價 7,500 元）……臺北：xxxxxx 臺北市○○○路○○號○○樓 臺中：xxxxxx 臺中市……」內容之醫療廣告。經原處分機關分別於 94 年 6 月 9 日及 94 年 6 月 24 日訪談○○股份有限公司（以下簡稱○○銀行）之受任人○○○、○○○及訴願人之受託人○○○並製作談話紀錄後，審認系爭醫療廣告，違反醫療法第 61 條第 1 項、第 85 條第 1 項規定，乃依同法第 103 條第 1 項規定，以 94 年 6 月 27 日北市衛醫護

字第 0943432 0000 號行政處分書，處訴願人（○○診所）新臺幣（以下同）5 萬元罰鍰。訴願人不服，於 94 年 7 月 25 日經由原處分機關向本府提起訴願，案經本府以 94 年 12 月

23 日府訴字第 09429021400 號訴願決定：「原處分撤銷，由原處分機關於收受決定書之次日起 60 日內另為處分。」在案。

二、嗣原處分機關依上開訴願決定之撤銷意旨「……理由……四、……則系爭醫療廣告之實際刊登者究係○○股份有限公司、○○診所、○○診所抑或訴願人？……況本件行政處分書之主旨欄及正本收受者之記載已如上述，而受文者及事實欄則分別記為『○○○』（即訴願人）及『……受處分人係○○診所之負責醫師……』；則同一處分書上關於受處分人之記載，有為『○○診所』，亦有為訴願人之情形，難謂無瑕疵。……」重新作成 95 年 1 月 2 日北市衛醫護字第 09450114000 號行政處分書，處訴願人 5 萬元罰鍰。訴願人仍不服，於 95 年 1 月 17 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 9 條規定：「本法所稱醫療廣告，係指利用傳播媒體或其他方法，宣傳醫療業務，以達招徠患者醫療為目的之行為。」第 11 條規定：「本法所稱主管機關：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 18 條第 1 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。私立醫療機構，並以其申請人為負責醫師。.....」第 61 條第 1 項規定：「醫療機構，不得以中央主管機關公告禁止之不正當方法，招攬病人。」第 85 條第 1 項規定：「醫療廣告，其內容以下列事項為限：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、專科醫師證書字號。三、全民健康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、其他經中央主管機關公告容許登載或播放事項。」第 103 條第 1 項第 1 款規定：「有下列情形之一者，處新臺幣 5 萬元以上 25 萬元以下罰鍰：一、違反.....第 61 條.....第 85 條.....規定或擅自變更核准之廣告內容。」第 115 條規定：「本法所定之罰鍰，於私立醫療機構，處罰其負責醫師.....」同法施行細則第 4 條規定：「本法第 8 條（修正前）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。」

行政院衛生署 76 年 8 月 11 日衛署醫字第 679966 號函釋：「.....說明.....二、有關

不

法醫療廣告，如載有不同縣市或不同地點之執（營）業處所，顯然以分別招徠業務為目的.....應分別處罰。」84 年 10 月 11 日衛署醫字第 84054044 號函釋：「主旨：.....

違

規醫療廣告.....是否應處分實質受益人乙案.....說明：.....三、按違規醫療廣告應以實際刊播者為處分對象，受委刊之媒體、受僱人、受託人等均不宜認定為違規醫療廣告之行為人。.....」

94 年 3 月 17 日衛署醫字第 0940203047 號公告：「主旨：公告醫療法第 61 條第 1 項所稱

禁

止之不正當方法。.....公告事項：一、醫療機構禁止以下列不正當方法招攬病人。（一）公開宣稱就醫即贈送各種形式之禮品、折扣、彩券、健康禮券、醫療服務，或於醫療機構慶祝活動贈送免費兌換券等情形。（二）以多層次傳銷或仲介之方式。（三）未經主管機關核備，擅自派員外出辦理義診、巡迴醫療、健康檢查或勞工健檢等情形。（四）宣傳優惠付款方式，如：無息貸款、分期付款、低自備款、治療完成後再繳費等。二、違反前項規定者，依醫療法第 103 條第 1 項處罰。」

臺北市政府 94 年 2 月 24 日府衛企字第 09404404400 號公告：「主旨：公告修正本府 90

年

8 月 23 日府秘二字第 9010798100 號公告有關本府主管衛生業務委任事項，自即日起生效。  
。..... 公告事項：修正後本府 90 年 8 月 23 日府秘二字第 9010798100 公告略以：『

....

.. 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）2005 年 5 月○○Mall 折扣○○優惠篇之刊物，係○○銀行針對其往來客戶提供各項  
優惠資訊之公告、通知刊物，性質並非一般之商業廣告。

（二）主動刊登者乃○○銀行，訴願人從未要求○○銀行代為刊登廣告；經查係其與○○  
股份有限公司間所簽訂合約書之約定，從而自與訴願人並無任何關連。（三）況且  
○○診所與○○股份有限公司，乃擁有各自獨立之法人格，二者間並無相互隸屬、  
依附之關係，尚不得因○○股份有限公司與○○銀行間之契約約定，即率予認定為  
○○診所之廣告行為，進而予以處罰。

三、卷查本件原處分機關認定訴願人於 2005 年 5 月「○○Mall」之折扣○○優惠篇登載違規  
醫療廣告之事實，有系爭違規醫療廣告、原處分機關 94 年 6 月 9 日及 6 月 24 日訪談  
○○

銀行之受任人○○○、○○○及訴願人之受託人○○○之談話紀錄等影本附卷可稽。違  
規事實洵堪認定，原處分自屬有據。

四、至訴願人主張 2005 年 5 月「○○Mall」折扣○○優惠篇係○○銀行針對其往來客戶提供  
各項優惠資訊刊物，訴願人從未要求○○銀行代為刊登廣告，及係其與○○股份有限公  
司間所簽訂合約書之約定，與訴願人並無任何關連等節。按醫療法第 61 條第 1 項規定，  
醫療機構不得以中央主管機關公告禁止之不正當方法招攬病人，且行政院衛生署業以前  
揭 94 年 3 月 17 日衛署醫字第 0940203047 號公告明列公開宣稱就醫即贈送各種形式之禮  
品

、折扣、彩券、健康禮券、醫療服務，或於醫療機構慶祝活動贈送免費兌換券等情形及  
以多層次傳銷或仲介之方式等為醫療法第 61 條第 1 項所稱禁止之不正當方法；又同法第  
85 條第 1 項明定醫療廣告內容刊載之限制。經查系爭醫療廣告除記載「○○健診」字樣  
、服務內容、折扣、電話及地址等資料外，並記載特惠價、優惠價及 9 折、85 折等文字  
，核屬上開之不正當方法；且足使不特定多數人藉此知悉，實已達到宣傳醫療業務，為  
醫療機構招徠患者醫療之目的。復據原處分機關 94 年 6 月 24 日對訴願人之受託人○○○  
作成之談話紀錄記載略以：「..... 問：案由所指之廣告內容是否由貴診所刊登？答：  
案由所指之廣告是由本診所委託○○股份有限公司（臺北市○○○路○○號○○樓之○  
○）刊登的..... 問：○○診所與○○股份有限公司之間關係為何？答：○○股份有限

公司係為○○診所之○○公司.....」另按前揭行政院衛生署 76 年 8 月 11 日衛署醫字第 679966 號函釋：「.....說明.....二、有關不法醫療廣告，如載有不同縣市或不同地點之執（營）業處所，顯然以分別招徠業務為目的.....應分別處罰。」84 年 10 月 11 日衛署醫字第 84054044 號函釋略以：「.....醫療廣告應以實際刊播者為處分對象，受委刊之媒體、受僱人、受託人等均不宜認定為違規醫療廣告之行為人.....」是系爭醫療廣告既係訴願人診所委託刊登，而為其招徠醫療業務，且綜觀系爭醫療廣告內容，亦難認僅屬○○銀行提供客戶之優惠資訊，則訴願人執此主張，尚難遽對其為有利之認定。從而，原處分機關處訴願人法定最低額 5 萬元罰鍰，揆諸首揭規定及函釋、公告意旨，並無不合，原處分應予維持。

五、綜上論結，本件訴願為無理由，爰依訴願法第 79 條第 1 項之規定，決定如主文。

訴願審議委員會主任委員 張明珠

副主任委員 王曼萍

委員 陳 敏

委員 曾巨威

委員 曾忠己

委員 陳淑芳

委員 林世華

委員 陳石獅

委員 陳立夫

委員 陳媛英

中 華 民 國 95 年 5 月 19 日市長 馬英九

訴願審議委員會主任委員 張明珠 請假

副主任委員 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 2 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 3 段 1 巷 1 號）