

訴 願 人：○○有限公司

代 表 人：○○○

原 處 分 機 關：臺北市政府衛生局

訴願人因違反化粧品衛生管理條例事件，不服原處分機關 95 年 9 月 21 日北市衛藥食字第 09537154800 號行政處分書，提起訴願，本府依法決定如下：

主 文

原處分撤銷，由原處分機關於決定書送達之次日起 60 日內另為處分。

事 實

緣訴願人銷售之「○○養髮水」，經高雄市前金區衛生所於 95 年 8 月 10 日在其轄內○○材料行（高雄市前金區○○○路○○號）抽驗系爭化粧品時發現該化粧品外盒標示「防止頭髮掉落、稀疏，頭皮屑，頭皮癢」等涉嫌誇大、涉及療效之詞句，經該局填具化粧品檢查現場紀錄表後，以 95 年 8 月 11 日高市金衛字第 0950002529 號函移請原處分機關處理。案經原處分機關於 95 年 9 月 4 日訪談訴願人公司代表人○○○並製作調查紀錄表後，核認訴願人銷售之系爭化粧品外盒標示內容誇大、涉及療效，依衛生署 87 年 5 月 20 日衛署藥字第 87031871 號公告，已違反化粧品衛生管理條例第 6 條規定，乃依同條例第 28 條規定，以 95 年 9 月 21 日北市衛藥食字第 09537154800 號行政處分書，處訴願人新臺幣（以下同）1 萬元罰鍰，並命違規產品限於 95 年 11 月 30 日前改正。訴願人不服，於 95 年 10 月 3 日經由原處分機關向本府提起訴願，同年 11 月 14 日補充理由，並據原處分機關檢卷答辯到府。

理 由

一、按化粧品衛生管理條例第 2 條規定：「本條例所稱衛生主管機關：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 3 條規定：「本條例所稱化粧品，係指施於人體外部，以潤澤髮膚，刺激嗅覺，掩飾體臭或修飾容貌之物品……」第 4 條規定：「本條例所稱標籤，係指化粧品容器上或包裝上，用以記載文字、圖畫或記號之標示物。」第 6 條第 1 項規定：「化粧品之標籤、仿單或包裝，應依中央衛生主管機關之規定，分別刊載廠名、地址、品

名、許可證或核准字號、成分、用途、用法、重量或容量、批號或出廠日期。經中央衛生主管機關指定公告者，並應刊載保存方法以及保存期限。」第 28 條規定：「違反第 6 條.....規定之一者，處新臺幣 10 萬元以下罰鍰；其妨害衛生之物品沒入銷燬之。」

消費者保護法第 33 條規定：「直轄市或縣（市）政府認為企業經營者提供之商品或服務有損害消費者生命、身體、健康或財產之虞者，應即進行調查。於調查完成後，得公開其經過及結果。前項人員為調查時，應出示有關證件，其調查得依下列方式進行：一、向企業經營者或關係人查詢。二、通知企業經營者或關係人到場陳述意見。三、通知企業經營者提出資料證明該商品或服務對於消費者生命、身體、健康或財產無損害之虞。四、派員前往企業經營者之事務所、營業所或其他有關場所進行調查。五、必要時，得就地抽樣商品，加以檢驗。」

第 36 條規定：「直轄市或縣（市）政府對於企業經營者提供之商品或服務，經第 33 條之調查，認為確有損害消費者生命、身體、健康或財產，或確有損害之虞者，應命其限期改善、回收或銷燬，必要時並得命企業經營者立即停止該商品之設計、生產、製造、加工、輸入、經銷或服務之提供，或採取其他必要措施。」

同法施行細則第 33 條規定：「依本法第 36 條所為限期改善、回收或銷燬，除其他法令有特別規定外，其期間應由主管機關依個案性質決定之；但最長不得超過 60 日。」

行政院衛生署 87 年 5 月 20 日衛署藥字第 87031871 號公告：「.....說明：一、有關製造或輸入一般化粧品，除眼線及睫毛膏類仍應申請備查外，其餘之一般化粧品均免予申請備查.....二、免予申請備查之一般化粧品，其標籤、仿單或包裝之標示不得誇大或涉及療效，違者以違反化粧品衛生管理條例第 6 條之規定，依同條例第 28 條規定論處。.....」

本府 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 號公告略以：『.....六、本府將下列業務委任本府衛生局，以該局名義執行之：.....（二）化粧品衛生管理條例中有關本府權限事項。.....』」

違反化粧品衛生管理條例統一裁罰基準表（節錄）

項次	2
違反事實	化粧品刊載醫療效能者
法規依據	第 6 條 第 28 條
法定罰鍰額度或其 他處罰	新臺幣 10 萬元以下罰鍰
統一裁罰基準（新 臺幣：元）	第 1 次違規處罰鍰新臺幣 1 萬元，第 2 次違規處罰 新臺幣 2 萬元以上，第 3 次（含以上）違規處罰鍰 新臺幣 10 萬元。
裁罰對象	法人（公司）或自然人（行號）
備註	

二、本件訴願及補充理由略以：

同一內容之標籤曾於 95 年 1 月 9 日在臺北市○○理髮店被查獲，並已於 95 年 2 月中繳清罰鍰，亦依指示在 95 年 3 月前改正標籤內容，並將產品回收；但是再次被查獲之同種商品是 93 年 9 月 9 日出廠，而由材料行轉手賣出之物，非訴願人能力可完全回收，對於無法回收之商品要再罰鍰是依何規定，敬請指示。

三、卷查訴願人銷售之系爭「○○養髮水」化粧品，於事實欄所述時、地經查獲產品外盒標示涉及誇大、療效，此有高雄市前金區衛生所 95 年 8 月 11 日高市金衛字第 0950002529 號函及所附化粧品檢查現場紀錄表、原處分機關 95 年 9 月 4 日訪談訴願人公司代表人○○○之調查紀錄表等影本附卷可稽；是原處分機關依行政院衛生署 87 年 5 月 20 日衛署藥字第 87031871 號公告，認訴願人已違反化粧品衛生管理條例第 6 條規定，爰依同條例第 28 條規定，以 95 年 9 月 21 日北市衛藥食字第 09537154800 號行政處分書，處訴願人 1 萬元罰鍰，並命違規產品限於 95 年 11 月 30 日前改正，尚非無據。

四、惟查化粧品衛生管理條例第 6 條第 1 項規定：「化粧品之標籤、仿單或包裝，應依中央衛生主管機關之規定，分別刊載廠名、地址、品名、許可證或核准字號、成分、用途、用法、重量或容量、批號或出廠日期。經中央衛生主管機關指定公告者，並應刊載保存方法以及保存期限。」其所規範者，係化粧品之標籤、仿單或包裝之一般應記載事項，而未明文規定化粧品之標籤標示不得誇大或涉及療效，原處分機關依行政院衛生署 87 年 5 月 20 日衛署藥字第 87031871 號公告，認免予申請備查之一般化粧品，其標籤、仿單或包裝之標示不得誇大或涉及療效，違者即認係違反前開化粧品衛生管理條例第 6 條規定，並依同條例第 28 條規定論處，則該公告所依據之法律要件是否明確？有無違反「法律保留」原則？不無疑義。又原處分機關曾以 94 年 6 月 21 日北市衛藥食字第 09434570100 號函就他公司輸入販售之「○○保濕乳霜」化粧品，標示「金盞花抗菌，收斂肌膚.....使用後可顯著幫助肌膚抵抗不利之紫外線.....」涉及誇大、療效之字句，經原處分機關依行政院衛生署 87 年 5 月 20 日衛署藥字第 87031871 號公告，以違反化粧品衛生管理條例第 6 條規定，而依同條例第 28 條規定處該公司罰鍰並命違規產品限期改正案件，報請行政院衛生署釋示；嗣經該署以 94 年 7 月 8 日衛署藥字第 0940026905 號函說明，案內系爭產品倘外盒標示涉誇大療效，有違反藥事法第 69 條之規定。則本件之情形，依上開說明，究應如何論處？尚有疑義。從而，應將原處分撤銷，由原處分機關究明相關疑義後於決定書送達之次日起 60 日內另為處分。

五、綜上論結，本件訴願為有理由，爰依訴願法第 81 條之規定，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 陳淑芳

委員 陳石獅

委員 陳媛英

委員 紀聰吉

委員 林明昕

委員 蘇嘉瑞

委員 李元德

中 華 民 國 96 年 3 月 29 日

市長 郝龍斌

訴願審議委員會主任委員 張明珠 決行