

違反水污染防治法義務所得利益核算及推估辦法 草案總說明

過去環保執法以裁處罰鍰為主要制裁手段，對違反水污染防治法(以下簡稱本法)上義務之行為裁處罰鍰，其額度之計算依行政罰法第十八條第二項規定，僅得於所得利益範圍內加重，方不受法定罰鍰最高額之限制，造成主管機關雖剝奪違反本法義務行為者之所得利益，同時卻減輕或免除違反本法義務行為者所應受之制裁，不僅不符合環境正義亦影響企業競爭之公平；遇有長期或重大違反本法義務之行為，行為人可能一方面因違反本法行為而獲有財產上之積極利益，另一方面因依法應支出而未支出或減少支出而受有消極利益，爰此，本法於一百零四年二月四日修正公布，增訂本法第六十六條之二第一項規定，對違反本法義務行為而有所得利益者，除依法處以罰鍰外，並得於所得利益之範圍內予以追繳，以實現環境正義並提升執法公平。

依本法第六十六條之二第四項授權規定，由中央主管機關訂定所得利益之核算及推估辦法，行政院環境保護署爰參考國內外裁處不法利得之理論與實務見解，以及近年實務上裁處不法利得之實際案例，擬具「違反水污染防治法義務所得利益核算及推估辦法」草案，其要點如下：

- 一、法源依據。(草案第一條)
- 二、本辦法專用名詞定義。(草案第二條)
- 三、主管機關追繳所得利益適用。(草案第三條)
- 四、積極利益類型及其核算、推估方法。(草案第四條至第六條)
- 五、消極利益類型及其核算、推估方法。(草案第七條、第八條)
- 六、所得利益計算期間認定方式。(草案第九條)
- 七、主管機關追繳所得利益之核算、推估方法。(草案第十條)
- 八、因違反本法義務而受有利益者應負舉證責任。(草案第十一條)
- 九、所得利益得委託核算、推估及專家協審機制。(草案第十二條)
- 十、主管機關追繳所得利益與受有利益人之協商機制。(草案第十三條、

第十四條)

十一、本辦法施行日。(草案第十五條)

違反水污染防治法義務所得利益核算及推估辦法

草案逐條說明

條 文	說 明
<p>第一條 本辦法依水污染防治法(以下簡稱本法)第六十六條之二第四項規定訂定之。</p>	<p>本辦法訂定依據。</p>
<p>第二條 本辦法專用名詞，定義如下：</p> <p>一、積極利益：因違反本法義務而獲有財產上收入增加利益之營業淨利、對價或報酬。</p> <p>二、消極利益：因違反本法義務應支出而未支出或節省費用減少支出之所得利益，指規避、延遲或減少支出獲有之利益。</p> <p>三、營業收入：受有利益人於所得利益計算期間依所得稅法申報之營業收入。</p> <p>四、營業淨利：營業收入扣除營業成本、管理及事務費用之獲利。</p> <p>五、利潤率：以受有利益人之營業淨利為分子，營業收入為分母計算所得數值為利潤率。但經主管機關認定提供資料完整者，得適用財政部稅務行業標準分類暨同業利潤標準之各業所得額標準；未能於期限內提供或經主管機關認定提供資料不完整者，得適用同業利潤標準所屬行業淨利率。該年度所得額標準或同業利潤標準尚未公告時，以前一年度為準。</p> <p>六、違法水量：所得利益計算期間，因違反本法行為之廢（污）水量總和。</p> <p>七、總水量：所得利益計算期間之廢（污）水量總和。</p> <p>八、所得利益總和：依本辦法核算推</p>	<p>一、本辦法專用名詞定義。</p> <p>二、第四款係參考所得稅法施行細則第三十一條定之。</p> <p>三、第五款經主管機關認定提供資料完整者，考量其稽查配合度良好，可給予較寬鬆之稅務標準，爰以所得額標準認定之；而未能於期限內提供或經主管機關認定提供資料不完整者，則給予較為嚴苛之稅務標準，爰以同業利潤標準之淨利率認定之。</p>

<p>估之積極利益及消極利益，及依所得利益期間按日加計利息之總和。</p> <p>九、受有利益人：指因違反本法義務受有所得利益之行為人或他人。</p>	
<p>第三條 排放廢（污）水中含有害健康物質、排放大量污染物或其他違反污染水體、危害公眾健康、農漁業生產、飲用水水源或嚴重影響水體品質之虞等違反本法義務行為，且有所得利益者，主管機關得依本法第六十六條之二規定追繳。</p> <p>主管機關發現下列違規行為，應注意該違反本法義務行為，是否有所得利益，應否追繳：</p> <p>一、違反本法第七條第一項放流水標準，且有下列情形之一：</p> <p>（一）排放廢（污）水中污染物濃度超過放流水標準值五倍以上。但氫離子濃度指數、大腸桿菌群及水溫，不在此限。</p> <p>（二）排放廢（污）水中氫離子濃度指數小於二或大於十一。</p> <p>二、違反本法第八條規定，未妥善處理、任意放置或棄置污泥。</p> <p>三、違反本法第十四條第一項、第二十條第一項或第三十二條第一項規定，未取得水污染防治許可證（文件）者。</p> <p>四、違反本法第十八條之一第一項、第二項或第四項有關廢（污）水繞流排放、於廢（污）水排放（入）前與無需處理即能符合標準之水混合稀釋及排放、廢（污）水（前）處理設施功能不足及或未正常操作等規定。</p> <p>五、違反本法第二十一條，未依規定</p>	<p>明定主管機關追繳所得利益適用。</p>

<p>或虛偽設置廢（污）水處理專責單位或人員。</p> <p>六、違反本法第二十三條第二項，未依規定執行水質（量）檢驗測定業務而出具不實或虛偽檢測報告。</p> <p>七、違反本法規定經處分後，自報停工或停業改善，經查證非屬實者。</p> <p>八、不遵行主管機關之停工、停業、歇業或停止污染行為之命令者。</p>	
<p>第四條 積極利益分為下列二類：</p> <p>一、違反本法義務行為期間所產生之營業淨利、對價或報酬。</p> <p>二、他人與違反本法義務受處分對象有契約或其他法律關係，因違反本法義務行為而受有之財產收入、報酬或對價等經濟利益。</p>	<p>一、明定積極利益類型。</p> <p>二、第二款所稱他人與違反本法義務受處罰者，指本法第六十六條之二第二款、第三項所稱他人與違反本法義務受處罰者。</p>
<p>第五條 前條積極利益之產生與廢（污）水量有關者，得以下列方式之一計算，如有一個以上計算結果者，以平均值認定之：</p> <p>一、以符合中央主管機關或目的事業主管機關規定之許可、申報、監（檢）測、查證資料核算，公式如下：</p> $\text{營業淨利(元)} \times \left(\frac{\text{違法水量(立方公尺)}}{\text{總水量(立方公尺)}} \right)$ <p>二、經主管機關認定提供資料不完整或有其他不足以供主管機關核算之情形者，得以下列公式推估：</p> $\text{營業收入(元)} \times \text{利潤率} \times \left(\frac{\text{違法水量(立方公尺)}}{\text{總水量(立方公尺)}} \right)$ <p>三、收受處理廢（污）水並收取費用者，核算如下：</p> $\text{廢(污)水收受處理價額} \left(\frac{\text{元}}{\text{立方公尺}} \right) \times \text{違法處理水量(立方公尺)}$	<p>一、明定第四條積極利益之產生與廢（污）水量有關者之核算、推估方法。</p> <p>二、第一項第一款所稱申報、監（檢）測資料，指依本法或目的事業主管機關規定進行申報、監（檢）測之各項資料，如依本法第二十二條、第三十一條，及依水污染防治措施及檢測申報管理辦法第十一章檢測申報管理專章及第十三章自動監測（視）及連線傳輸專章規定申報、監（檢）測之資料；依所得稅法規定辦理之各項稅務申報資料。</p>

<p>前項計算引用數據、資料如下：</p> <ol style="list-style-type: none"> 一、主管機關查證結果或獲有本辦法所定積極利益者提供並經主管機關查證之進貨、生產、銷貨、存貨憑證、帳冊、報表及其他產銷營運或輸出入之相關資料。 二、財政部稅務行業標準分類暨同業利潤標準。 三、中央主管機關或目的事業主管機關公告之同業相關標準。 四、行業污染防治、清潔生產實務手冊等相關政府出版品。 五、其他經主管機關認可之替代計算數據、資料。 	
<p>第六條 第四條積極利益之產生與廢（污）水量無關者，依下列方式推估：</p> <ol style="list-style-type: none"> 一、檢驗測定機構因違法行為所生之營業淨利。 二、未依規定或虛偽設置廢（污）水處理專責單位或人員所生之營業淨利、對價或報酬。 三、以他人與違反本法義務受處罰者間之契約內容或其他佐證資料，推估所獲經濟利益。 	<p>明定第四條積極利益之產生與廢（污）水量無關者之推估方法，如檢驗測定機構出具不實之檢驗報告予事業進行檢測申報、未依規定或虛偽設置廢（污）水處理專責單位或人員等。</p>
<p>第七條 消極利益分為下列三類：</p> <ol style="list-style-type: none"> 一、資本投資支出成本，包括所有為符合本法義務所應投資之資本設備，如廢（污）水或污泥處理設施、自動監測設施、檢驗設備等之設計、安裝及購買等費用。 二、一次性支出成本，指一次且非折舊性之支出，如土地購買、員工之初始訓練、緊急應變措施、或依本法應辦理之許可證（文件）申請等費用。 三、經常性支出成本，指符合本法義務所需支出之相關設備（施）操 	<p>明定消極利益類型。</p>

<p>作維護及管理費用，如維持廢（污）水處理設施正常操作、監（檢）測及申報、污泥處理等工作之相關支出，如電費、燃料費、藥品費、材料費、污泥清除處理費、污水下水道使用費、設備更新或改善費、人事費、差旅費、檢測申報費、水量（質）自動監測（視）及連線傳輸設施操作維護費，或其他經主管機關認定之相關經常性支出成本。</p>	
<p>第八條 前條第一款資本投資支出成本之計算，得以設施總成本按財政部依所得稅法所定之固定資產耐用年數折舊或設施設計使用年限攤提。</p> <p>前條第二款一次性支出之計算，以相關支出總成本計算。</p> <p>違反本法義務人已改善、補正其應支出者，前二項消極利益之計算，僅計算其因遲延支出所獲利息之所得利益。</p> <p>前條第三款經常性支出成本，與廢（污）水量或污泥量有關者，得以違法水量或污泥短少量計算，如有一個以上計算結果，以平均值認定之：</p> <p>一、依違法水量計算：</p> $\text{違法水量（立方公尺）} \times \text{單位廢水處理成本（元/立方公尺）} + \text{其他年支出費用（元）}$ <p>（一）單位廢水處理成本係指處理每單位廢水所應支出之電力、燃料、藥品及材料使用、污泥清除處理、污水下水道使用等之費用成本。</p> <p>（二）其他年支出費用係指每年應支出之設備更新或改善、人事、檢測申報、水量（質）自動監測（視）及連線傳輸</p>	<p>一、明定第七條消極利益之核算、推估方法。</p> <p>二、第三項係參考高雄高等行政法院一百零一年度訴字第一七九號判決。</p> <p>三、第四項第一款所稱單位廢水處理成本，引用數據、資料為中央主管機關規定之許可資料，得由水污染防治許可證（文件）之水污染防治措施資料/廢（污）水（前）處理設施資料表之一、操作頻率、處理來源及水量，及八、廢（污）水（前）處理設施相關成本取得；為中央主管機關規定之申報資料，得由廢（污）水（前）處理設施操作申報表之壹、各套處理設施操作情形之一、廢（污）水（前）處理設施之處理水來源及水量，及四、廢（污）水（前）處理設施相關成本狀況取得。</p> <p>四、第四項第二款所稱初始污泥，指廢（污）水經沉砂或浮除等前段處理設施處理後，水中可沉降或上浮之固體；生物污泥指廢（污）水經生物處理過程，微生物分解水中有機物所生成之污泥；化學污泥指廢（污）水加入化學混凝藥劑，膠體或懸浮固體凝聚所生成之污泥。</p>

設施操作維護等之費用成本。

二、依污泥短少量計算

污泥短少量(公斤)×單位污泥之廢水處理成本(元/公斤)+其他年支出費用(元)

(一) 污泥短少量=理論污泥產生量(公斤)-實際污泥產生量(公斤)

(二) 理論污泥產生量=廢(污)水量(立方公尺)×處理每單位廢水所產生初始污泥、生物污泥及化學污泥之理論乾污泥量(公斤/立方公尺)÷(1-污泥含水率)

(三) 單位污泥之廢水處理成本係指產生每單位污泥所應支出之電力、燃料、藥品及材料使用、污泥清除處理、污水下水道使用等之費用成本。

前項計算引用數據、資料如下：

- 一、符合中央主管機關或目的事業主管機關規定之許可、申報、監(檢)測、查證資料。
- 二、獲有本辦法所定消極利益者提供並經主管機關查證之相關資料，如委外監(檢)測或清除處理合約、藥品費、人事費、污水下水道使用等實際操作成本單據等。
- 三、中央主管機關或目的事業主管機關公告之同業相關標準。
- 四、行業污染防治、清潔生產實務手冊等相關政府出版品。
- 五、其他經主管機關認可之替代計算數據、資料。

前條第三款經常性支出成本，與廢(污)水量或污泥量無關者，依其

<p>違法行為相關事證，推估所需支出之人事費、電費、差旅費、監（檢）測、紀錄申報、藥品及材料使用費等符合本法義務所應支出之費用。</p>	
<p>第九條 所得利益計算期間之起算日，以認定其違反本法規定之日起為起算日。停止日依下列規定辦理：</p> <p>一、經主管機關命採取必要防治措施、限期補正或改善者，自命其採取必要防治措施、補正或改善之日起為停止日。</p> <p>二、經處分機關、目的事業主管機關命停工（業）、歇業或停止污染行為者，自命其停工（業）、歇業或停止污染行為之日為停止日。</p> <p>三、自報停工（業），經主管機關查證屬實者，自其自報停工（業）之日為停止日。</p> <p>經主管機關查驗認定未依規定採取必要防治措施、完成補正、改善、停工（業）、歇業或停止污染行為者，應就前項停止日至主管機關查驗認定實際已採取必要防治措施、完成補正、改善、停工（業）、歇業或停止污染行為之日期間另行計算所得利益總和。</p> <p>所得利益追繳期限適用行政程序法第一百三十一條第一項之規定。</p>	<p>一、明定所得利益計算期間認定方式。</p> <p>二、參考違反水污染防治法裁處不法利得稽查及裁處作業要點第十點定之。</p> <p>三、考量本法已明定不法利得之追繳，往前追溯其違反本法義務行為所產生之所得利益，性質上並非制裁，應以行政處分為之，不適用行政罰法第二十七條之裁處權之時效，而應適用行政程序法第一百三十一條第一項公法上之五年消滅時效規定。至時效之起算，類推參照民法第一百二十八條規定消滅時效，自請求權可行使時起算。</p>
<p>第十條 主管機關依第四條至第九條核算、推估之所得利益，應分別計算積極利益及消極利益，有重複計算之費用成本等項目時，僅就其所得利益較大者，予以計算。</p> <p>前項結果應依所得利益期間按日加計利息後進行追繳，所得利益總和計算公式如下：</p>	<p>一、明定主管機關追繳所得利益之核算、推估方法。</p> <p>二、考量國家法律秩序應有一致性，現行法院實務或其他法律領域涉及利率時，多以單利計算孳息，爰參考稅捐稽徵法第三十八條以各年度一月一日郵政儲金一年期定期儲金固定利率，按日加計利息規定辦理。</p> <p>三、所得利益案例說明如下：</p>

<p>所得利益總和 = \sum [年度所得利益_i + 利息_i]</p> <p>一、年度所得利益_i = 積極利益_i + 消極利益_i</p> <p>二、利息_i = 年度所得利益_i × 利率_i × 所得利益計算期間之年數</p> <p>(一) i：獲有利益年度。</p> <p>(二) 利率：依所得利益產生各年度一月一日郵政儲金一年期定期儲金固定利率為據。</p> <p>前項利息之計算期間，自認定其違反本法規定之日起，至所得利益計算期間之停止日止，所得利益計算期間之年數計算，無條件捨去至小數點第一位。</p> <p>所得利益總和之計算取至新臺幣元，小數點後無條件捨去。</p>	<p>甲公司於一百零一年至一百零二年四月因違反本法義務受有利益，其所得利益總和計算如下表：</p> <table border="1" data-bbox="895 331 1390 577"> <thead> <tr> <th>年度</th> <th>年度所得利益(萬元)</th> <th>利率(%)</th> <th>所得利益計算年數</th> <th>利息(萬元)</th> </tr> </thead> <tbody> <tr> <td>100</td> <td>500</td> <td>1.2</td> <td>2.3</td> <td>13.8</td> </tr> <tr> <td>101</td> <td>700</td> <td>1.4</td> <td>1.3</td> <td>12.74</td> </tr> <tr> <td>102</td> <td>100</td> <td>1.4</td> <td>0.3</td> <td>0.42</td> </tr> </tbody> </table> <p>所得利益總和 = 500 + 13.8 + 700 + 12.74 + 100 + 0.42 = 1326.96 萬元</p>	年度	年度所得利益(萬元)	利率(%)	所得利益計算年數	利息(萬元)	100	500	1.2	2.3	13.8	101	700	1.4	1.3	12.74	102	100	1.4	0.3	0.42
年度	年度所得利益(萬元)	利率(%)	所得利益計算年數	利息(萬元)																	
100	500	1.2	2.3	13.8																	
101	700	1.4	1.3	12.74																	
102	100	1.4	0.3	0.42																	
<p>第十一條 受有利益人應依主管機關規定期限，檢具所得利益之相關資料供主管機關據以核算、推估違反本法義務之所得利益。</p> <p>主管機關為前項之查證，必要時，得請稅捐稽徵機關、金融監督管理委員會、臺灣電力股份有限公司、自來水供水機構或其他相關主管機關(構)、事業單位、團體等協助。</p>	<p>一、基於調查事實及證據之必要，得要求違反本法義務而受有利益者提供必要之文書、資料或物品，爰參考行政程序法第四十條，明定因違反本法義務而受有利益者之舉證責任。</p> <p>二、參考租稅推計課稅理論，未於期限內提供或經主管機關認定提供資料不完整，主管機關得逕行依查得之資料或參考同業利潤標準，合理估算所得利益。</p> <p>三、依本法第二十六條規定，主管機關得派員進行查證索取有關資料，規避、妨礙或拒絕者，依本法第五十條規定按次查處。</p>																				
<p>第十二條 主管機關得委託專業機構執行所得利益之核算或推估，必要時，得邀請專家學者協助。</p>	<p>明定所得利益得委託核算、推估及專家協審機制。</p>																				
<p>第十三條 主管機關對所得利益之核算</p>	<p>一、考量所得利益之追繳多屬重大矚目</p>																				

<p>與推估，為有效達成行政目的，並解決爭執，有下列情形之一，得於無礙公益維護前提下，與受有利益人進行協商：</p> <p>一、主管機關對於所得利益之核算與推估，所依據之查證資料，經職權調查相對可得確定者。</p> <p>二、受有利益人與主管機關對所得利益認定上有爭議者。</p> <p>三、受有利益人受有罰金、罰鍰或行政處分等營業外損失，減少實際利益者。</p> <p>四、受有利益人對違反本法義務所造成之環境污染或破壞進行善後處理或環境復育，以維護水資源清潔及環境永續利用。</p> <p>受有利益人依前項規定與主管機關進行協商者，應檢具營利事業所得結算申報書、會計師簽證之查核報告書或當年度新設立公司自編之財務報表、營業外損失文件單據、環境污染善後處理（復育）計畫或其他佐證資料。</p>	<p>事件且利益範圍龐大，應給予受有利益人明確之陳述意見表達，爰於本條及第十四條明定主管機關與受有利益人協商機制，作為陳述意見之特別程序。</p> <p>二、如所得利益人有營業外損失如罰金、罰鍰、行政處分或經其他法令追繳所得利益等致實際所得利益與主管機關查證推估結果不符者，得列舉實際損失項目及金額，予以減列。</p>
<p>第十四條 主管機關與受有利益人進行協商時，應檢視受有利益人所附證據之真實性與正確性，並考量確認所得利益所需成本，評估協商要件及內容，必要時，得召開會議，邀集專家學者共同參與。</p> <p>協商結果，應作成紀錄。主管機關應依前項協商結果，作成行政處分進行追繳。</p>	<p>一、明定主管機關協商之執行方式。</p> <p>二、協商結果仍應以行政處分為之，俾後續倘受處分人不遵守協商內容時，得續依行政執行規定進行追繳。</p>
<p>第十五條 本辦法自發布日施行。</p>	<p>本辦法施行日期。</p>