訴 願 人 ○○○有限公司

代 表 人 ○○○

原 處 分 機 關 臺北市政府勞動局

訴願人因違反勞動基準法事件，不服原處分機關民國108年 7月26日北市勞動字第10860336971號裁處書關於違反勞動基準法第39條規定部分之處分，提起訴願，本府決定如下：

主 文

訴願駁回。

事 實

一、訴願人經營餐飲業，為適用勞動基準法之行業。原處分機關於民國（下同）108年5月10日、27日、6月5日實施檢查，查得：

- (一) 訴願人與勞工約定當月工資於次月5日發放。訴願人原應於108年5月5日（星期日）給付勞工108年4月份工資，惟遲至 108年5月7日始以匯款轉帳給付，且未提供工資各項目計算方式明細予勞工，違反勞動基準法第23條第 1項規定。
- (二) 勞工○○○於108年1月1日至11日，連續出勤11日，訴願人未給予勞工每7日中有 2日之休息作為例假及休息日，違反勞動基準法第36條第 1項規定。
- (三) 訴願人使時薪制勞工○○○（下稱○君）於108年2月28日（和平紀念日）出勤 7.5小時，應加倍給付國定假日出勤工資，惟僅以 6.5小時計給，違反勞動基準法第39條規定。

二、原處分機關爰以108年6月28日北市勞動字第1086076259號函檢送勞動檢查結果通知書予訴願人，命即日改善，並通知訴願人陳述意見。經訴願人以 108年7月8日書面陳述意見略以，工資每月5日固定以網路轉帳匯款，惟108年5月5日（週日）因銀行晶片讀卡問題，且銀行未營業，訴願人無法於當日完成轉帳，已告知勞工週一處理後，立即發放工資，業於108年5月7日完成轉帳給付；108年1月因人手不足，使勞工連續工作逾7日；○君為部分工時人員，每日休息至少1小時，108年2月28日○君班表9時30分至17時，休息打卡時間為14時，卻於14時30分打上班卡、17時30分打下班卡，勞工有時下班在店裏休息聊天後才打下班卡等語。原處分機關仍審認訴願人違反勞動基準法第23條第 1項、第36條第1項、第39條規定，且為乙類事業單位，乃依勞動基準法第79條第1項第 1款、第80條之1第1項及臺北市政府處理違反勞動基準法事件統一裁罰基準（下稱裁罰基準）第 3點、第4點項次11、35、44等規定，以108年7月26日北市勞動字第10860336971號裁處書，各處訴願人新臺幣（下同）2萬元罰鍰，計處6萬元罰鍰，並公布訴願人名稱及負責人姓名。訴願人對裁處書關於違反勞動基準法第39條規定部分之處分不服，於 108年8月1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。

理 由

- 一、按勞動基準法第 4條規定：「本法所稱主管機關：.....在直轄市為直轄市政府.....。」第37條第 1項規定：「內政部所定應放假之紀念日、節日、勞動節及其他中央主管機關指定應放假日，均應休假。」第39條規定：「第三十六條所定之例假、休息日、第三十七條所定之休假及第三十八條所定之特別休假，工資應由雇主照給。雇主經徵得勞工同意於休假日工作者，工資應加倍發給。因季節性關係有趕工必要，經勞工或工會同意照常工作者，亦同。」第79條第1項第1款規定：「有下列各款規定行為之一者，處新臺幣二萬元以上一百萬元以下罰鍰：一、違反.....第三十四條至第四十一條.....規

定。」第80條之1第1項規定：「違反本法經主管機關處以罰鍰者，主管機關應公布其事業單位或事業主之名稱、負責人姓名，並限期令其改善；屆期未改善者，應按次處罰。」

紀念日及節日實施辦法第2條第1項第2款規定：「紀念日如下：……二、和平紀念日：二月二十八日。」第3條第2款規定：「前條各紀念日，全國懸掛國旗，其紀念方式如下：……二、和平紀念日：由有關機關、團體舉行紀念活動，放假一日。」

前行政院勞工委員會（103年2月17日改制為勞動部，下稱前勞委會）81年4月6日（81）台勞動二字第 09906號書函釋：「……勞工於工作場所超過正常工作時間自動提供勞務，雇主如未為反對之意思表示或防止之措施者，其提供勞務之時間仍屬工作時間，並依勞動基準法計給工資……。」

臺北市政府處理違反勞動基準法事件統一裁罰基準第3點規定：「雇主或事業單位依其規模大小及性質分類如下：（一）甲類，有下列情形之一者屬之：1. 股票上市公司或上櫃公司。2. 資本額達新臺幣8千萬元以上之公司。3. 僱用人數達100人以上之事業單位（含分支機構）。（二）乙類：非屬甲類之雇主或事業單位。」第4點規定：「臺北市政府處理違反勞動基準法（以下簡稱勞基法）事件統一裁罰基準如下表：（節錄）」

項次 違規事件	法條依據 (勞動基準法)	法定罰鍰額度(新臺幣：元)或其他處罰	統一裁罰基準(新臺幣：元)
44 雇主未給付勞工例假日、休息日、休假或特別休假日之工資……。	第39條、第79條第1項第1款、第4項及第80條之1第1項	1. 處2萬元以上100萬元以下罰鍰，並得依事業規模、違反人數或違反情節，加重其罰鍰至法定罰鍰最高額二分之一。 2. 應公布其事業單位或事業主之名稱、負責人姓名，並限期令其改善；屆期未改善者，應按次處罰。	違反者，除依雇主或事業單位規模、性質及違規次數處罰如下外，應公布其事業單位或事業主之名稱、負責人姓名，並限期令其改善；屆期未改善者，應按次處罰： …… 2. 乙類： (1)第1次：2萬元至15萬元。 ……

	。		
--	---	--	--

臺北市政府104年10月22日府勞秘字第10437403601號公告：「主旨：公告『工會法等20項法規』所定本府主管業務部分權限，自中華民國 104年11月15日起委任本府勞動局辦理。.....公告事項：一、公告將『工會法等20項法規』所定本府主管業務部分權限委任本府勞動局辦理。二、委任事項如附表。」

附表（節錄）

項次	法規名稱	委任事項
16	勞動基準法	第78條至第81條「裁處」

- 二、本件訴願理由略以：訴願人與勞工○君約定時薪 150元，按出勤時數計薪，上班時間：早班自9時30分至17時、晚班自17時至打烊。勞工自9時30分提供勞務才計薪，早班17時下班即停止提供勞務，故計薪至17時。每日休息時間皆為 1小時。勞工提早到，未提供勞務，不算上班，不計薪。○君108年2月28日並未加班，故意下班打卡17時32分，訴願人未予計薪並無違規，請撤銷原處分。
- 三、查訴願人為適用勞動基準法之行業，經原處分機關實施勞動檢查，查認訴願人有事實欄所述違反勞動基準法第39條規定之情事，有原處分機關 108年6月5日勞動條件檢查會談紀錄、訴願人108年2月份工資清冊、勞工108年1月至 3月出勤紀錄等影本附卷可稽，原處分關於違反勞動基準法第39條規定部分，自屬有據。
- 四、至訴願人主張勞工○君每日休息時間為 1小時，提早打上班卡，該提早時段未提供勞務，不計薪，17時下班停止勞務提供，○君108年2月28日未加班，故意於17時32分打卡，爰計薪至17時云云。按內政部所定應放假之紀念日、節日、勞動節及其他中央主管機關指定應放假日，均應休假；和平紀念日為應放假 1日之紀念日；雇主經徵得勞工同意於休假日工作者，工資應加倍發給；違反者，處2萬元以上100萬元以下罰鍰；且應公布其事業單位或事業主之名稱、負責人姓名，並限期令其改善；屆期未改善者，應按次處罰；為勞動基準法第37條第1項、第39條、第79條第1項第1款、第80條之1第 1項、紀念日及節日實施辦法第2條第1項第2款、第3條第 2款所明定。又勞工於工作場所超過正常工作時間自動提供勞務，雇主如未為反對之意思表示或防止之措施者，其提供勞務之時間仍屬工作時間，並依勞動基準法計給工資；亦有前勞委會81年4月6日（81）台勞動二字第 09906號書函釋意旨可資參照。
- （一）依原處分機關 108年6月5日訪談訴願人代表人○○○（下稱○君）之勞動條件檢查會談紀錄略以：「.....問：勞工○○○（以下稱○員）職務為何？薪資為何？答：外場時薪人員，時薪150元。問：○員108年 2月份工資13,350元，如何計算？答：○員每日休息時間1小時，以該月總出勤工時76.5小時（含正常工時64.5小時+延長工時 2小時內有4小時+延長工時超過 2小時有1.5小時+2月28日6.5小時）。當月工資13,350元（計算方式：正常工時工資150x64.5=9,675元+延長工時工資150x〔（4x1.34）+（1.5x1.67）〕=1,180元+2月28日國定假日工資150x6.5小時x2=1,950元）=12,805元），公司溢發工資545元（13,350-12,805=545）。」並經加蓋訴願人章及○君印章確認在案。
- （二）復依卷附○君108年2月份出勤紀錄所示，○君於108年2月28日和平紀念日出勤時間為9時28分至14時、14時30分至17時32分，計出勤時間為7.5小時。是訴願人以 6.5小時計算加倍給付國定假日出勤工資，違反勞動基準法第39條規定之事實，洵堪認定。
- （三）訴願人雖主張勞工○君每日休息時間 1小時，於108年2月28日下午上班時段提早半小

時於14時30分打上班卡，該提早時段未提供勞務，不計薪，17時下班停止勞務提供，○君108年2月28日未加班，故意於17時32分打卡，爰計薪至17時等語。惟本件工作場所係訴願人指揮監督範圍，訴願人未於當場為反對之意思表示或防止之措施，復未能舉證○君未實際提供勞務。依上開函釋意旨，○君上開14時30分至15時、17時至17時30分仍屬工作時間，訴願人應計入工時並加倍給付國定假日出勤工資。

(四) 另雖上開會談紀錄內容載有訴願人主張108年 2月溢付工資545元等語。惟訴願人使○君於108年2月28日出勤7.5小時，○君該月出勤總工時應為79.37小時(含正常工時65.37小時+延長工時2小時內有4小時+延長工時超過2小時有2.5小時+2月28日7.5小時)。訴願人應給付○君108年2月工資計1萬3,481元【 $150\text{元} \times (65.37\text{小時} + 4\text{小時} \times 4/3 + 2.5\text{小時} \times 5/3 + 7.5\text{小時} \times 2) = 1\text{萬}3,481\text{元}$ 】。訴願人僅依○君108年2月28日出勤 6.5小時計給工資，且該月僅給付 1萬3,350元，短付131元，訴願人有國定假日工資未足額給付之違規情事，洵堪認定。訴願主張，不足採據。從而，原處分機關依勞動基準法第79條第1項第1款、第80條之1第1項及裁罰基準第3點、第4點項次44等規定，就訴願人所為關於違反勞動基準法第39條規定部分，處訴願人法定最低額 2萬元罰鍰，並公布訴願人名稱及負責人姓名，並無違誤，此部分原處分應予維持。

五、綜上論結，本件訴願為無理由，依訴願法第79條第 1項，決定如主文。

訴願審議委員會主任委員	袁 秀 慧
委員	張 慕 貞
委員	范 文 清
委員	王 韻 茹
委員	吳 秦 雯
委員	王 曼 萍
委員	陳 愛 娥
委員	盛 子 龍
委員	劉 昌 坪
委員	洪 偉 勝
委員	范 秀 羽

中華民國 108 年 10 月 15 日
如只對本決定罰鍰部分不服者，得於本決定書送達之次日起 2個月內，向臺灣臺北地方法院行政訴訟庭提起行政訴訟。(臺灣臺北地方法院行政訴訟庭地址：新北市新店區中興路1段248號) 如對本決定不服者，得於本決定書送達之次日起 2個月內，向臺北高等行政法院提起行政訴訟。(臺北高等行政法院地址：臺北市士林區福國路 101號)