有關宜蘭縣政府所詢「部落經核定為公法人者，公部門得否將碧候溫泉直接委託部落公法人經營管理？又是否排除政府採購法相關規定」疑義

發文機關：法務部

發文字號：法務部 109.01.15. 法律字第10903500680號

發文日期：民國109年1月15日

主旨：有關宜蘭縣政府所詢「部落經核定為公法人者，公部門得否將碧候溫泉直接委託部落公法人經營管理？又是否排除政府採購法相關規定」疑義乙案，本部就涉及行政程序法之適用部分，復如說明二至三，請查照。

說明：

- 一、復貴會 108年12月13日原民綜字第1080076301號函。
- 二、按行政程序法（下稱本法）第15條第 1項及第 2項規定：「行政機關得依法規將其權限之一部分，委任所屬下級機關執行之（第 1項）。行政機關因業務上之需要，得依法規將其權限之一部分，委託不相隸屬之行政機關執行之（第 2項）。」同法第16條第 1項規定：「行政機關得依法規將其權限之一部分，委託民間團體或個人辦理。」上開所謂「權限委任」、「權限委託」或「行政委託」，係指涉及對外行使公權力之權限移轉，如不涉及公權力行使之權限移轉，則不屬之；又本法第15條之權限移轉，係指將公權力行使之權限移轉至所屬下級機關或同一行政主體（公法人）不相隸屬之其他機關而言，倘權限移轉至不同行政主體（屬不同公法人），不符合本法第15條之規定（本部96年12月14日法令字第0960700882號令、104年6月23日法律字第 10403506640號函、105年1月5日法律字第 10403516850號函參照）。再者，本法第15條第 1項、第 2項或第16條第 1項規定僅係公權力移轉容許性之概括規定，並非委任、委託或行政委託之法源依據（本部 103年 1月 8日法律字第10203513040 號函意旨參照），爰仍須另有就委任、委託或行政委託事項有具體之法規依據。至於「政府採購法」，則係以政府機關、公立學校、公營事業辦理工程之定作、財物之買受、定製、承租及勞務之委任或僱傭等私經濟行政為適用範圍。故有關本法第16條之行政委託，不生政府採購法之適用問題（本部 106年 1月16日法律字第 10503518100號書函意旨參照），合先敘明。
- 三、準此，本件來函所詢公部門得否將碧候溫泉委託部落公法人經營管理乙節，須先釐清有無涉及公權力行使之權限移轉及其法規依據為何？抑或僅涉及私經濟行政？依來函所附宜蘭縣政府 108年10月30日「碧候溫泉營運管理規劃委託專業服務案評估內容適用法令會議紀錄」結論，已表示「…，本案既屬於經營委託之範疇，即非屬公權力行使；…」，本案似無涉及公權力行使之權限移轉。至於有關政府採購法之適用問題，貴會既已函詢該法主管機關行政院公共工程委員會，仍請參酌該會意見，並請一併斟酌有無必要徵詢溫泉法主管機關經濟部之意見。