主旨：關於「九二一震災重建暫行條例」第十七條之一第二項規定，建築物安全鑑定小組之鑑定結果為最終鑑定，不得再提出異議，是否有抵觸憲法第十六條規定人民有訴願、行政訴訟之權利疑義乙案，復如說明二、三，請查照參考。

發文機關：法務部

發文字號：法務部 90.10.29. (90)法律字第039146號函

發文日期：民國90年10月29日

主旨：關於「九二一震災重建暫行條例」第十七條之一第二項規定，建築物安全鑑定小組之鑑定結果為最終鑑定，不得再提出異議，是否有抵觸憲法第十六條規定人民有訴願、行政訴訟之權利疑義乙案，復如說明二、三，請查照參考。

說明：

二、按憲法第十六條規定人民有訴願及訴訟之權利，行政機關行使公權力，就特定具體之公法事件所為對外發生法律上效果之單方行政行為，不因其用語、形式以及是否有後續行為或有無記載得聲明不服之文字而有異。凡直接影響人民權利義務關係，且實際上已對外發生效力者，如仍視其為非行政處分，自與憲法保障人民訴願及訴訟權利之意旨不符（司法院大法官釋字第四五九號解釋理由書參照），合先敘明。

三、依九二一震災重建暫行條例（以下簡稱暫行條例）

第十七條之一第二項組成之建築物安全鑑定小組（以下簡稱鑑定小組）所為之鑑定，如係行政機關為行政處分前，本於職權調查原則所為之調查方法，而該鑑定結果僅係作為行政處分之資料，則該鑑定結果縱經送達相關之人，亦僅係觀念通知，而非行政處分，是以暫行條例第十七條之一第二項後段明定對最終鑑定不得異議，並無不可。惟如當事人對於行政機關基於該鑑定結果所為之行政處分（如鄉（鎮、市、區）公所發放房屋全倒半倒證明或直轄市、縣（市）主管建築機關依建築法第八十一條公告拆除或為拆除處分）有所不服時，自仍得依法提起訴願及行政訴訟。另倘該鑑定小組所為鑑定，係對外直接發生法律效果之單方行政行為，即為行政處分，雖非不得以法律規定，限制其提起訴願及訴訟之權利，惟應符合憲法第二十三條之規定。本件鑑定小組所為各種鑑定之性質，請貴會依上開說明，就具體情形及暫行條例第十七條之一之立法意旨，本於權責審認之。（法務部90.10.29. (90)法律字第0三九一四六號函）