臺北高等行政法院判決

地方行政訴訟庭第三庭

113年度簡字第323號

114年3月6日辯論終結

原告 陸軍裝甲第五四二旅

代表人 賴文欽

訴訟代理人 陳信雄

杜亞倫

被告 陳建名

上列當事人間返還公法上不當得利事件，原告提起行政訴訟，本院判決如下：

主 文

一、被告應給付原告新臺幣266,137元。

二、原告其餘之訴駁回。

三、訴訟費用由被告負擔。

事實及理由

壹、程序事項：

本件被告經合法通知，無正當理由而未於言詞辯論期日到場，經核無行政訴訟法第236條、第218條準用民事訴訟法第386條所列各款情形，爰依到場原告之聲請，由其一造辯論而為判決。

貳、實體部分：

一、事實概要：

原告於民國104年6月22日與被告簽訂陸軍專科學校入學志願書（下稱系爭志願書），而後被告於同年8月24日入學就讀陸軍專科學校士官二專班，並於106年6月16日畢業任原告所屬單位，依系爭志願書之約定，被告應服法定役期6年。嗣被告因個人因素酒駕肇事，經國防部陸軍司令部於109年4月9日以國陸人勤字第1090008809號令（下稱國防部109年4月9

01 日令)核定「撤職停役」退伍，並自109年4月9日零時生
02 效。惟被告尚有38個月之現役未服滿，原告乃依「軍事學校
03 預備學校軍費生公費待遇津貼賠償辦法」(下稱軍費生賠償
04 辦法)第5條規定準用「陸海空軍軍官士官未服滿最少服役
05 年限志願申請退伍賠償辦法」(下稱退伍賠償辦法)第3條
06 規定，以113年7月18日陸六錦仁字第1130136368號函(下稱
07 113年7月18日函)通知被告應繳交未服滿招生簡章所定之現
08 役最少年限所需償還金額，核算其在校期間所受領之公費待
09 遇及津貼總金額1倍共計新臺幣(下同)505,450元，再依未
10 服滿招生簡章所定役期之比率計算應賠償金額為新臺幣(下
11 同)266,765元(計算式： $505,450 \times 38 \div 72 = 266,765$ ，小數
12 點以下四捨五入)，然被告迄今未予繳納，原告遂提起本件
13 行政訴訟。

14 二、原告主張：

15 (一)被告於104年8月24日入學就讀陸軍專科學校士官二專班，於
16 106年6月16日畢業任原告所屬單位，後因酒後肇事，依國軍
17 軍風紀維護實施規定第24條規定，凡因酒後駕車而肇事者，
18 志願役軍(士)官核予撤職處分，故經核定被告於109年4月9
19 日撤職停役，惟被告未服滿6年法定年限，依軍費生賠償辦
20 法計算，被告須償還不適服現役賠償266,765元，經原告多
21 次催繳，迄今仍未獲被告回應，顯見其不欲返還該筆撤職停
22 役賠款，爰依行政契約法律關係，依行政訴訟法第8條第1項
23 規定請求被告清償。

24 (二)並聲明：被告應給付原告266,765元。

25 三、被告未於言詞辯論期日到場辯論，亦未提出書狀為聲明或陳
26 述。

27 四、本院之判斷：

28 (一)按軍事教育條例第17條規定：「(第1項)軍事學校及預備學
29 校之學員生，除自費學生外，享有公費待遇及津貼。(第2
30 項)前項公費待遇及津貼發給條件、基準、程序、受領年
31 限、應履行義務及其他應遵行事項之辦法，由國防部擬訂，

01 報請行政院核定之。」同條例第18條規定：「(第1項)前條
02 第1項受領公費待遇及津貼之學員生，違反應履行義務及應
03 遵行事項規定時，應予賠償。(第2項)前項賠償事由、範
04 圍、程序、分期賠償及免予賠償條件等相關事項之辦法，由
05 國防部定之。」國防部則依該條例依第18條第2項授權，於
06 104年6月1日發布下稱軍費生賠償辦法。又該賠償辦法之第5
07 條第1項前段規定：「軍費生畢業任官後，未服滿招生簡章
08 所定之現役最少年限者，應依尚未服滿現役最少年限之比
09 率，賠償所受領之公費待遇及津貼。」嗣於107年12月11日
10 修正為：「軍費生畢業任官後，依陸海空軍軍官士官服役條
11 例第15條第1項第5款、第7款、第8款及第9款規定核定退
12 伍，而未服滿招生簡章所定役期者，其賠償範圍、分期賠償
13 及免予賠償等相關事項，準用退伍賠償辦法之規定。」而陸
14 海空軍軍官士官服役條例第15條第1項第7款、第3項規定：
15 「(第1項)常備軍官、常備士官，有下列情形之一者，予
16 以退伍：七、停役原因消滅或停止任用期間屆滿，經核定免
17 予回役。(第3項)依第1項第10款提前退伍之人員，未依招
18 生簡章服滿役期者，應予賠償；其賠償事由、範圍、程序、
19 分期賠償及免予賠償條件等相關事項之辦法，由國防部定
20 之。」國防部依上開授權，於107年11月29日訂定退伍賠償
21 辦法第3條第1項前段規定：「軍官、士官依本條例第15條第
22 1項第10款規定退伍，而未依招生簡章服滿役期者，應以就
23 讀預備學校與接受基礎教育、分科(專長)教育、國外受訓
24 及全時進修期間，所受領公費待遇、津貼及訓練費用合計總
25 金額之2倍金額計算後，依應服滿與未服滿招生簡章所定役
26 期之比率賠償。」足見軍費生畢業任官後，因停役原因消滅
27 或停止任用期間屆滿，經核定免予回役，予以退伍，致未服
28 滿招生簡章所定之現役最少年限者，依前揭規定，於軍費生
29 賠償辦法修正前，按尚未服滿現役最少年限之比例，賠償所
30 受領之公費待遇及津貼(即1倍)；倘於107年12月11日後，
31 適用該條之新法規定，按受領公費待遇及津貼合計總金額之

01 2倍金額計算後，依應服滿與未服滿招生簡章所定役期之比
02 率賠償。

03 (二)查原告於104年6月22日與被告簽訂系爭志願書，而被告於同
04 年8月24日入學就讀陸軍專科學校士官二專班，期間受領基
05 礎教育之公費待遇及津貼共計504,260元（計算式： $307,365$
06 $+ 62,446 + 7,630 + 11,140 + 68,565 + 9,142 + 37,972 =$
07 $504,260$ ），並於106年6月16日畢業任官。嗣被告因個人因
08 素酒駕肇事，經國防109年4月9日令核定被告撤職停役，並
09 自當日零時生效，被告尚有38個月之現役未服滿等情，此有
10 被告陸軍專科學校入學志願書及保證書（本院卷第69至73
11 頁）、被告兵籍資料（本院卷第57頁）、國防部109年4月9
12 日令（本院卷第63至65頁）、歲入預算收繳憑單（本院卷第
13 67頁）、原告113年7月18日函（本院卷第77至78頁）、陸軍
14 專科學校106年班畢業生在校公費待遇及津貼統計表（本院
15 卷第83至84頁）、賠償費用清冊（本院卷第85頁）各1份在
16 卷可憑。揆諸上開說明，原告應依系爭志願書即行政契約簽
17 訂時之軍費生賠償辦法第5條第1項前段規定，計算被告未服
18 滿現役最少年限所負費用，原告主張另準用退伍賠償辦法第
19 3條第1項規定，乃屬贅載。

20 (三)從而，被告所受領之公費待遇及津貼包括共計504,260元，
21 其未服滿現役月數為38月、應服滿現役月數為72月，故被告
22 應賠償之費用為266,137元（計算式： $504,260 \times 38 \div 72 =$
23 $266,137$ ，小數點以下四捨五入），是原告主張在此範圍
24 內，確屬有據，應係可採。至於原告逾此範圍之請求即628
25 元部分（計算式： $266,765 - 266,137 = 628$ ），因無任何證
26 據可佐，則無理由，應予駁回。

27 五、綜上所述，原告主張被告應給付266,137元，為有理由，應
28 予准許；逾此範圍之請求，則無理由，應予駁回。

29 六、本件判決基礎已臻明確，原告其餘主張及所提證據資料，核
30 與判決結果不生影響，並無逐一論述之必要，附此敘明。

31 七、結論：原告之訴為一部有理由，一部無理由。

01 中 華 民 國 114 年 3 月 28 日
02 法 官 楊甯仔

- 03 一、上為正本係照原本作成。
- 04 二、如不服本判決，應於送達後20日內，以原判決違背法令為理
05 由，向本院地方行政訴訟庭提出上訴狀並表明上訴理由（原
06 判決所違背之法令及其具體內容，以及依訴訟資料合於該違
07 背法令之具體事實），其未表明上訴理由者，應於提出上訴
08 後20日內補提理由書；如於本判決宣示或公告後送達前提起
09 上訴者，應於判決送達後20日內補提上訴理由書（均須按他
10 造人數附繕本）。
- 11 三、上訴未表明上訴理由且未於前述20日內補提上訴理由書者，
12 逕以裁定駁回。

13 中 華 民 國 114 年 3 月 28 日
14 書記官 呂宣慈