臺灣新北地方法院刑事判決

112年度訴字第1321號

公 訴 人 臺灣新北地方檢察署檢察官

被 告 林琪祐

選任辯護人 林育任律師

上列被告因違反槍砲彈藥刀械管制條例等案件，經檢察官提起公訴（112年度偵字第37731號、第38655號、第38663號），本院判決如下：

主 文

林琪祐犯非法持有空氣槍罪，處有期徒刑肆年拾月，併科罰金新臺幣貳拾萬元，罰金如易服勞役，以新臺幣壹仟元折算壹日。

扣案如附表一所示之物均沒收。

扣案如附表二所示之物均沒收銷燬。

事 實

林琪祐明知具有殺傷力之槍枝，係槍砲彈藥刀械管制條例所列管之違禁物品，非經主管機關許可，不得無故持有，亦知甲基安非他命、3,4-亞甲基雙氧甲基安非他命（MDMA）為第二級毒品，依法不得持有，竟基於非法持有具有殺傷力之空氣槍、持有第二級毒品純質淨重20公克以上之犯意，於民國111年6、7月間，在新北市泰山區某處，向沈崇立購得如附表一所示空氣槍4枝及附表二所示含有第二級毒品成分之結晶物、錠劑（下稱本案槍枝、毒品）而持有之。嗣經警於112年5月3日在林琪祐位於新北市新莊區之住處執行搜索時，當場扣得本案槍枝、毒品，而查悉上情。

理 由

壹、程序部分

01 本院以下所引用供述及非供述證據部分，並無證據證明係公
02 務員違背法定程序所取得，是依刑事訴訟法第158條之4反面
03 解釋，即具證據能力。

04 貳、實體部分

05 一、上揭犯罪事實，業據被告林琪祐於偵查及審理中坦承不諱
06 （見偵字第37731號卷【下稱偵一卷】第8-16、19-23頁、偵
07 字第38655號卷【下稱偵二卷】第53-56頁、本院卷第241、2
08 69頁），核與證人高聖凱於偵查中之證述情節大致相符（見
09 偵一卷第24-28頁、偵字第38663號卷【下稱偵三卷】第61-6
10 3頁），並有搜索扣押筆錄、扣押物品目錄表、現場照片、
11 臺北市政府警察局112年北市鑑槍字第112022號鑑定書、交
12 通部民用航空局航空醫務中心112年6月5日航藥鑑字第00000
13 00、0000000Q號毒品鑑定書等件在卷可稽（見偵一卷第34-4
14 6、63-68、80-83頁），且有如附表一、二所示之物扣案足
15 憑，足認被告之自白與事實相符，堪以採信。本案事證明
16 確，被告之犯行堪以認定，應予依法論科。

17 二、論罪科刑

18 （一）核被告所為，係犯槍砲彈藥刀械管制條例第8條第4項之非法
19 持有空氣槍罪、毒品危害防制條例第11條第4項之持有第二
20 級毒品純質淨重20公克以上罪。

21 （二）按非法持有槍砲彈藥刀械等違禁物，所侵害者為社會法益，
22 如所持有客體之種類相同（如同為手槍，或同為子彈者），
23 縱令同種類之客體有數個（如數支手槍、數顆子彈），仍為
24 單純一罪，不發生想像競合犯之問題；若同時持有二不相同
25 種類之客體（如同時持有手槍及子彈），則為一行為觸犯數
26 罪名之想像上競合犯。被告遭查獲同時本案槍枝、毒品，其
27 中，非法持有具殺傷力之空氣槍4枝，為單純一罪。又被告
28 自111年6、7月間某日迄至112年5月3日為警查獲時止，持有
29 本案槍枝、毒品，係於同一持有行為繼續進行，屬繼續犯，
30 各僅論以一罪。

31 （三）被告係以一行為同時違犯非法持有空氣槍罪、持有第二級毒

01 品純質淨重20公克以上罪，為想像競合犯，依刑法第55條規
02 定，從一重之非法持有空氣槍罪處斷。

03 (四)被告於108年間因持有毒品案件，經本院以108年度審簡字第
04 921號判處有期徒刑5月確定，於109年3月30日易科罰金執行
05 完畢，有臺灣高等法院被告前案紀錄表可佐。其於受有期徒刑
06 執行完畢後，5年以內故意再犯本件有期徒刑以上之罪，
07 固構成累犯，然檢察官並未主張構成累犯，且未就應加重最
08 低本刑負舉證責任，爰僅作為科刑審酌事項，不依累犯規定
09 加重其刑。

10 (五)按槍砲彈藥刀械管制條例第8條第6項固規定：「犯第1項、
11 第2項或第4項有關空氣槍之罪，其情節輕微者，得減輕其
12 刑。」然查，被告本案持有之空氣槍有4枝，數量非少，持
13 有時間非短、殺傷力非輕，難認其持有本案具殺傷力空氣槍
14 之情節輕微，自無槍砲彈藥刀械管制條例第8條第6項規定減
15 輕其刑之適用。

16 (六)按槍砲彈藥刀械管制條例第18條第4項前段規定：「犯本條
17 例之罪，於偵查或審判中自白，並供述全部槍砲、彈藥、刀
18 械之來源及去向，因而查獲或因而防止重大危害治安事件之
19 發生者，減輕或免除其刑」。被告雖於偵查及審判中自白犯
20 罪，但其供述槍枝來源係已歿之人，有臺北市政府警察局中
21 山分局112年11月27日北市警中分刑字第1123069167號函在
22 卷可稽（見本院卷第69頁），未因而查獲或防止重大危害治
23 安事件發生等情節，自無前開規定之適用。

24 (七)爰審酌被告明知毒品、槍枝各係足以戕害人之身心健康、具
25 有高度殺傷力而均屬對社會治安會造成潛在危險之物品，不
26 得擅自持有，以維社會大眾安全，猶非法持有本案槍枝及毒
27 品，足見其漠視國家禁制規範，法治觀念淡薄，所為應予非
28 難。惟念被告犯後坦承犯行之態度，斟酌其持有本案槍枝、
29 毒品之期間、數量、種類，兼衡其前有持有毒品、非法寄藏
30 空氣槍之前案紀錄、犯罪動機、目的、手段，暨被告於審理
31 中自述之教育程度、家庭生活及經濟狀況（見本院卷第270

01 頁) 等一切情狀，量處如主文所示之刑，並就併科罰金部分
02 諭知易服勞役之折算標準。

03 三、沒收

04 (一)按違禁物，不問屬於犯罪行為人與否，沒收之，刑法第38條
05 第1項定有明文。扣案如附表一所示之空氣槍4枝，均具有殺
06 傷力，為違禁物，應依刑法第38條第1項規定，宣告沒收。

07 (二)扣案如附表二所示之結晶物、錠劑，含有如附表二所示第二
08 級毒品成分，不問屬於犯人與否，均應依毒品危害防制條例
09 第18條第1項沒收銷燬之。又扣案如附表二編號3至5所示錠
10 劑中混摻有第三級毒品部分，因難以與其中所含之第二級毒
11 品成分析離，故一併宣告沒收銷燬。

12 (三)扣案如附表三所示之物，雖檢出含有第三級毒品成分，然與
13 附表二編號3至5所示錠劑中混摻之第三級毒品成分，純質淨
14 重合計未達5公克以上，有前揭鑑定書可佐(見偵一卷第82-
15 83頁)，是被告持有第三級毒品之行為，尚難認為已構成犯
16 罪，是如附表三所示之物自無從於本案中併予諭知沒收，附
17 此敘明。

18 (四)扣案之包裝袋1批、電子磅秤1台、夾鏈袋1批、紫色行動電
19 話1支、結晶物1包、打氣筒1支、封口機1台、勺子1支、工
20 具盒1盒，固均為被告所有，然與本案無關，業據被告於審
21 理中供述明確(見本院卷第241頁)，卷內復無證據證明與
22 本案有關，爰不予宣告沒收。

23 (五)扣案之星城online即溶包10包、甲基安非他命吸食器3組、
24 綠色行動電話1支為高聖凱所有，業據被告、證人高聖凱於
25 偵查中供述明確(見偵一卷第8-9、19-23、26-28頁、偵三
26 卷第61-63頁)，自均無庸宣告沒收。

27 據上論斷，應依刑事訴訟法第299條第1項前段，判決如主文。

28 本案經檢察官鄭兆廷提起公訴，檢察官余怡寬到庭執行職務。

29 中 華 民 國 113 年 10 月 18 日

30 刑事第四庭 審判長法官 連雅婷

01 法官 陳宏璋

02 法官 黃園舒

03 上列正本證明與原本無異。

04 如不服本判決，應於判決送達後20日內敘明上訴理由，向本院提出上訴狀（應附繕本），上訴於臺灣高等法院。其未敘述上訴理由者，應於上訴期間屆滿後20日內向本院補提理由書「切勿逕送上級法院」。

08 書記官 莊孟凱

09 中 華 民 國 113 年 10 月 21 日

10 附錄本案論罪科刑法條全文：

11 槍砲彈藥刀械管制條例第8條

12 未經許可，製造、販賣或運輸制式或非制式鋼筆槍、瓦斯槍、麻醉槍、獵槍、空氣槍或第4條第1項第1款所定其他可發射金屬或子彈具有殺傷力之各式槍砲者，處無期徒刑或5年以上有期徒刑，併科新臺幣1千萬元以下罰金。

16 未經許可，轉讓、出租或出借前項所列槍砲者，處5年以上有期徒刑，併科新臺幣1千萬元以下罰金。

18 意圖供自己或他人犯罪之用，而犯前二項之罪者，處無期徒刑或7年以上有期徒刑，併科新臺幣1千萬元以下罰金。

20 未經許可，持有、寄藏或意圖販賣而陳列第1項所列槍砲者，處3年以上10年以下有期徒刑，併科新臺幣7百萬元以下罰金。

22 第1項至第3項之未遂犯罰之。

23 犯第1項、第2項或第4項有關空氣槍之罪，其情節輕微者，得減輕其刑。

25 毒品危害防制條例第11條

26 持有第一級毒品者，處3年以下有期徒刑、拘役或新臺幣30萬元以下罰金。

28 持有第二級毒品者，處2年以下有期徒刑、拘役或新臺幣20萬元以下罰金。

01 持有第一級毒品純質淨重十公克以上者，處1年以上7年以下有期
02 徒刑，得併科新臺幣1百萬元以下罰金。

03 持有第二級毒品純質淨重二十公克以上者，處6月以上5年以下有
04 期徒刑，得併科新臺幣70萬元以下罰金。

05 持有第三級毒品純質淨重五公克以上者，處2年以下有期徒刑，
06 得併科新臺幣20萬元以下罰金。

07 持有第四級毒品純質淨重五公克以上者，處1年以下有期徒刑，
08 得併科新臺幣10萬元以下罰金。

09 持有專供製造或施用第一級、第二級毒品之器具者，處1年以下
10 有期徒刑、拘役或新臺幣10萬元以下罰金。

11 附表一

12

編號	扣案物名稱及數量	備註
1	空氣槍1枝(槍枝管制 編號：北市鑑000000 0000)	認係口徑4.5毫米空氣槍，為西班牙C OMETA廠製ORION型，槍號為21-C0-00 00-00。換算其單位面積動能為151焦 耳/平方公分。
2	空氣槍1枝(槍枝管制 編號：北市鑑000000 0000)	認係非制式空氣槍。換算其單位面積 動能為40.00焦耳/平方公分。
3	空氣槍1枝(槍枝管制 編號：北市鑑000000 0000)	認係非制式空氣槍。換算其單位面積 動能為27.0焦耳/平方公分。
4	空氣槍1枝(槍枝管制 編號：北市鑑000000 0000)	認係非制式空氣槍。換算其單位面積 動能為25.9焦耳/平方公分。

13 附表二

14

編號	扣案物名稱及數量	備註
1	淡黃色細結晶1袋	檢出第二級毒品Methamphetamine成 分(甲基安非他命)，純質淨重為11. 7001公克。

2	白色透明結晶塊9袋	檢出第二級毒品Methamphetamine成分(甲基安非他命),純質淨重為29.8826公克。
3	綠色六角形錠劑13粒	檢出： 第二級毒品Methamphetamine成分(甲基安非他命),純度低於1%，不計算毒品之純質淨重。 第三級毒品Nitrazepam成分(硝西泮),純度低於1%，不計算毒品之純質淨重；亦檢出Nimetazepam成分(硝甲西泮),純質淨重為0.1443公克。
4	深綠色圓形錠劑6粒	檢出： 第二級毒品Methamphetamine成分(甲基安非他命),純質淨重為0.0278公克。 第二級毒品MDMA(3,4-亞甲基雙氧甲基安非他命)成分。 第三級毒品Ketamin成分(愷他命),純質淨重0.0974公克。
5	綠色圓形錠劑1粒	檢出： 第二級毒品Methamphetamine成分(甲基安非他命),純質淨重為0.0039公克。 第二級毒品MDMA(3,4-亞甲基雙氧甲基安非他命)成分。 第三級毒品Ketamin成分(愷他命),純質淨重為0.0215公克。

02 附表三

編號	扣案物名稱及數量	備註
1	白色結晶1袋	檢出Ketamine成分(愷他命),純質

(續上頁)

01

		淨重為1.1910公克。
2	混有淡黃色粉塊之淡黃色粉末1袋	檢出Mephedrone成分(4-甲基甲基卡西酮)，純質淨重為1.0127公克。
3	淡黃色偏白粉末1袋	檢出Mephedrone成分(4-甲基甲基卡西酮)，純質淨重為0.2298公克。
4	淡黃色微潮粉末1袋	檢出Mephedrone成分(4-甲基甲基卡西酮)，純質淨重為1.6062公克；亦檢出Methyl-N,N-Dimethylcathinone(甲基-N,N-二甲基卡西酮)，純質淨重為0.0446公克。
5	塑膠卡片1張	經刮取殘渣，檢出Ketamine成分(愷他命)。