臺灣新北地方法院刑事判決

113年度訴字第29號

公 訴 人 臺灣新北地方檢察署檢察官
被 告 黃昱穎

選任辯護人 辜得權律師

上列被告因違反毒品危害防制條例案件，經檢察官提起公訴（112年度偵字第68141號），本院判決如下：

主 文

黃昱穎共同犯販賣第三級毒品未遂罪，處有期徒刑貳年。緩刑參年，緩刑期間付保護管束，並應接受法治教育課程肆場次。扣案如附表編號1、2所示之物均沒收。

事 實

黃昱穎明知愷他命係第三級毒品，依法不得販賣、持有，竟與真實姓名年籍不詳暱稱「軒」之成年友人，共同基於販賣第三級毒品以牟利之犯意聯絡，由「軒」於民國112年9月8日（起訴書誤載為112年8月前，應予更正）以通訊軟體LINE向李嘉蔚兜售第三級毒品愷他命，並約定於同月11日0時30分許，在新北市中和區民利街9巷巷口，以新臺幣（下同）1萬7000元之價格販賣愷他命10包予李嘉蔚。黃昱穎遂與「軒」依約前往上址，由黃昱穎進入巷內將附表編號1所示愷他命交付予李嘉蔚之際，在場埋伏之員警隨即上前逮捕而未完成交易，並當場扣得如附表所示之物。

理 由

一、證據能力部分：

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反面解釋，即具證據能力。

二、認定事實所憑之證據及理由：

01 (一) 上揭犯罪事實，業據被告黃昱穎於審理中坦承不諱（本院
02 卷第92、172頁），核與證人李嘉蔚於偵查中之證述情節
03 大致相符（見偵卷第12-15、93-94頁），並有員警職務報
04 告、對話紀錄擷圖、監視器畫面擷圖、臺北榮民總醫院毒
05 品成分鑑定書、純度鑑定書、本院勘驗筆錄在卷可稽（見
06 偵卷第30、32-44、87-88頁、本院卷第99-113頁），並有
07 如附表所示之物扣案足憑，足認被告之自白與事實相符，
08 堪以採信。

09 (二) 按販賣毒品乃違法行為，非可公然為之，且有其獨特之販
10 售管道，復無公定價格，容易增減分裝之份量，而每次買
11 賣之價量，可能隨時依雙方關係深淺、資力、需求量及對
12 行情之認知、毒品純度、來源是否充裕、查況鬆嚴、購買
13 者被查獲時供述購買對象之可能風險評估等，而異其標
14 準，非可一概而論。而近年來政府為杜絕毒品之氾濫，對
15 於查緝施用及販賣毒品之工作，無不嚴加執行，販賣毒品
16 又係重罪，若非有利可圖，殆無甘冒持有毒品遭查獲之極
17 大風險，親送至交易處所而為交付之可能。又「軒」同意
18 販賣愷他命10包予李嘉蔚後，旋將被告之金融卡卡號拍照
19 傳送予李嘉蔚供其匯款，有對話紀錄擷圖可佐（見偵卷第
20 34頁），足認被告與「軒」主觀上有販賣以營利之意圖無
21 訛。

22 (三) 綜上所述，本件事證明確，被告犯行堪以認定，應予依法
23 論罪科刑。

24 三、論罪科刑

25 (一) 核被告所為，係犯毒品危害防制條例第4條第6項、第3項
26 之販賣第三級毒品未遂罪。被告意圖販賣而持有第三級毒
27 品之低度行為，為販賣未遂之高度行為所吸收，不另論
28 罪。

29 (二) 被告就本案犯行與「軒」有犯意聯絡及行為分擔，應論以
30 共同正犯。

31 (三) 刑之減輕

- 01 1. 被告已著手於販賣第三級毒品犯行之實行，因遭員警查獲
02 不遂，為未遂犯，應依刑法第25條第2項規定，按既遂犯
03 之刑度減輕其刑。
- 04 2. 按犯第4條至第8條、第10條或第11條之罪，供出毒品來
05 源，因而查獲其他正犯或共犯者，減輕或免除其刑。毒品
06 危害防制條例第17條第1項定有明文。查被告雖供稱其毒
07 品來源為「軒」，惟並無其他相關具體事證可供續查，故
08 未能向上溯源，有新北市政府警察局中和分局113年5月23
09 日新北警中刑字第1135251676號附卷可稽（見本院卷第14
10 1頁），自無前揭規定之適用，附此敘明。
- 11 3. 按法院於面對不分犯罪情節如何，概以重刑為法定刑者，
12 於有情輕法重之情形時，在裁判時本有刑法第59條酌量減
13 輕其刑規定之適用，以避免過嚴之刑罰（司法院大法官會
14 議釋字第263號解釋意旨參照），亦即法院為避免刑罰過
15 於嚴苛，於情輕法重之情況下，應合目的性裁量而有適用
16 刑法第59條酌量減輕被告刑度之義務，另適用刑法第59條
17 酌量減輕其刑時，並不排除同法第57條所列舉10款事由之
18 審酌。販賣第三級毒品罪之法定刑為「7年以上有期徒刑
19 刑，得併科新臺幣1千萬元以下罰金」，然同為販賣第三
20 級毒品之人，其原因動機不一，犯罪情節未必盡同，或有
21 大盤毒梟者，亦有中、小盤之分，甚或僅止於吸毒者友儕
22 間為求互通有無之有償轉讓者亦有之，其販賣行為所造成
23 危害社會之程度自屬有異，法律科處此類犯罪，所設之法
24 定最低本刑卻同為「7年以上有期徒刑」，不可謂不重，
25 於此情形，倘依其情狀處以較輕之徒刑，即足以懲儆，並
26 可達防衛社會之目的者，自非不可依客觀之犯行與主觀之
27 惡性二者加以考量其情狀，是否有可憫恕之處，適用刑法
28 第59條之規定酌量減輕其刑，期使個案裁判之量刑，能斟
29 酌至當，符合比例原則。經查，被告著手販賣第三級毒
30 品，販賣次數僅有1次，對象亦僅為1人，應係毒品交易之
31 下游，其惡性情節較諸大量走私進口或長期販賣毒品之

01 「大盤」、「中盤」毒販多所差異，且本案犯行仍屬未
02 遂，尚未發生實害，是本院斟酌被告犯罪情狀，再與所犯
03 之罪刑度衡酌，認被告依未遂犯減輕後，仍有情輕法重之
04 憾，在客觀上足以引起一般人之同情，認有情堪憫恕之
05 處，爰就被告犯行依刑法第59條之規定遞予酌減其刑。並
06 依刑法第70條規定遞減之。

07 (四) 爰審酌被告正值青壯，不思以正途賺取所需，竟為謀取不
08 法利益，明知毒品對人體之危害性，且販賣毒品乃我國法
09 制嚴格查禁之行為，竟無視政府反毒政策，著手販賣愷他
10 命，幸經員警及時查獲而未能交易成功，犯罪所生危害有
11 限；另酌以本案愷他命之數量、純質淨重，以及被告尚未
12 獲利等情，復斟酌被告終能坦承犯行之犯後態度，兼衡被
13 告於審理中自述之教育程度，家庭生活及經濟狀況（見本
14 院卷第173頁），及其犯罪動機、目的、手段等一切情
15 狀，量處如主文所示之刑。

16 (五) 被告未曾因故意犯罪受有期徒刑以上刑之宣告，有臺灣高
17 等法院被告前案紀錄表在卷可查，其為本件販賣第三級毒
18 品未遂犯行，固有不該，惟考量其因一時觀念偏差，致偶
19 罹刑典，犯後終能坦承犯行，尚有悔意，現從事職業軍
20 人，有正當工作，並考量本件未生實際毒品交易結果，認
21 被告經此偵、審程序及刑之宣告，當已體認販毒行為之嚴
22 重性，而知所警惕，應無再犯之虞，故本案對被告宣告之
23 刑，認以暫不執行為適當，爰依刑法第74條第1項第1款之
24 規定諭知緩刑3年，以啟自新。又斟酌被告本案犯罪之情
25 節，為警惕被告日後應審慎行事，避免再犯，認為仍有課
26 予一定程度負擔之必要，是依刑法第74條第2項第8款之規
27 定，命被告應接受法治教育課程4場次，並依刑法第93條
28 第1項第2款規定，為緩刑期間付保護管束之諭知，俾由執
29 行機關予以適當督促，以觀後效。

30 四、沒收

31 (一) 扣案如附表編號1所示之物，含有第三級毒品成分，有臺

01 北榮民總醫院毒品成分鑑定書、純度鑑定書在卷可稽（見
02 偵卷第87、88頁），與被告本案販賣第三級毒品未遂或遭
03 競合之意圖販賣而持有犯行間有直接關連性，屬違禁物，
04 除鑑定用畢部分，因已滅失外，自應連同無析離實益之外
05 包裝，依刑法第38條第1項規定，宣告沒收。

06 （二）扣案如附表編號2所示行動電話，為被告所有，用以與
07 「軒」聯繫交易毒品所用，為被告於審理中所承認（見本
08 院卷第94頁），故應依毒品危害防制條例第19條第1項規
09 定諭知沒收。

10 （三）至扣案之吸管1支，被告否認為其所有，卷內亦無證據足
11 以認定與本案犯行有關，爰不為沒收之諭知，併此敘明。

12 據上論斷，應依刑事訴訟法第299條第1項前段，判決如主文。

13 本案經檢察官吳宗光提起公訴，檢察官余怡寬到庭執行職務。

14 中 華 民 國 113 年 10 月 18 日

15 刑事第四庭 審判長法官 連雅婷

16 法官 陳宏璋

17 法官 黃園舒

18 上列正本證明與原本無異。

19 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
20 出上訴狀（應附繕本），上訴於臺灣高等法院。其未敘述上訴理
21 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
22 上級法院」。

23 書記官 莊孟凱

24 中 華 民 國 113 年 10 月 21 日

25 附錄本案論罪科刑法條全文：

26 毒品危害防制條例第4條

27 製造、運輸、販賣第一級毒品者，處死刑或無期徒刑；處無期徒
28 刑者，得併科新臺幣3千萬元以下罰金。

01 製造、運輸、販賣第二級毒品者，處無期徒刑或10年以上有期徒刑
02 刑，得併科新臺幣1千5百萬元以下罰金。

03 製造、運輸、販賣第三級毒品者，處7年以上有期徒刑，得併科
04 新臺幣1千萬元以下罰金。

05 製造、運輸、販賣第四級毒品者，處5年以上12年以下有期徒刑
06 刑，得併科新臺幣5百萬元以下罰金。

07 製造、運輸、販賣專供製造或施用毒品之器具者，處1年以上7年
08 以下有期徒刑，得併科新臺幣1百50萬元以下罰金。

09 前五項之未遂犯罰之。

10 附表

編號	扣案物名稱及數量	備註
1	愷他命10包	1. 白色晶體7包 毛重：6.4879公克 淨重：5.0882公克 取樣量：0.0027公克 驗餘量：5.0855公克 檢出愷他命成分 2. 白色晶體3包 毛重：2.8292公克 淨重：2.2192公克 取樣量：0.0027公克 驗餘量：2.2165公克 檢出愷他命成分
2	IPHONE XR行動電話1支	