臺灣高等法院刑事裁定

113年度聲字第2922號

聲請人 臺灣高等檢察署檢察官

受刑人 溫世帆

上列聲請人因受刑人數罪併罰有二裁判以上，聲請定其應執行之刑（聲請案號：113年度執聲字第2042號），本院裁定如下：

主 文

溫世帆所犯如附表所示之罪，應執行有期徒刑貳年貳月。

理 由

一、聲請意旨略以：受刑人溫世帆（下稱受刑人）因違反毒品危害防制條例等數罪，先後經判決確定如附表（檢察官聲請書附表誤載部分，經本院更正如本裁定之附表所示），應依刑法第53條、第51條第5款、第50條第1項但書第1款、第2項之規定，定其應執行之刑，爰依刑事訴訟法第477條第1項之規定聲請定應執行之刑等語。

二、按數罪併罰，宣告多數有期徒刑者，於各刑中之最長期以上，各刑合併之刑期以下，定其刑期，但不得逾30年；數罪併罰，有二裁判以上者，依刑法第51條之規定，定其應執行之刑，刑法第51條第5款、第53條分別定有明文。次按依刑法第53條應依刑法第51條第5款至第7款之規定，定其應執行之刑者，由該案犯罪事實最後判決之法院之檢察官，聲請該法院裁定之，刑事訴訟法第477條第1項亦有明文。又法律上屬於裁量之事項，有其外部性界限及內部性界限，並非概無拘束。依據法律之具體規定，法院應在其範圍選擇為適當之裁判者，為外部性界限；而法院為裁判時，應考量法律之目的及法律秩序之理念所在者，為內部性界限。法院為裁判時，二者均不得有所逾越。在數罪併罰，有二裁判以上，定其應執行之刑之案件，法院所為刑之酌定，固屬裁量之事

01 項，然仍應受前述外部性界限及內部性界限之拘束（最高法
02 院112年度台抗字第1015號裁定意旨參照）。再按定應執行
03 刑，不僅攸關國家刑罰權之行使，於受刑人之權益亦有重大
04 影響，除顯無必要或有急迫情形外，法院於裁定前，允宜予
05 受刑人以言詞、書面或其他適當方式陳述意見之機會，程序
06 保障更加周全（最高法院110年度台抗大字第489號裁定意旨
07 參照）。

08 三、經查：

09 （一）受刑人因違反毒品危害防制條例等數罪，經本院判處如附
10 表所示之刑，均經分別確定在案，且受刑人所犯如附表所
11 示各罪，其犯罪行為時均係於如附表編號1所示判決確定
12 日期（即民國113年7月9日）前所為，而受刑人所犯如附
13 表編號2所示之罪，係得易科罰金之罪，但如附表編號1所
14 示之罪，則為不得易科罰金之罪，茲檢察官經受刑人請求
15 就如附表所示各罪聲請合併定其應執行之刑，有臺灣臺北
16 地方檢察署依102年1月23日修正之刑法第50條調查受刑人
17 是否聲請定應執行刑調查表1紙在卷可稽（見本院卷第11
18 頁），經核與規定並無不合。進而，檢察官就受刑人如附
19 表所示各罪所處之刑，聲請最後事實審之本院定其應執行
20 之刑，本院審核認聲請正當，應予准許。

21 （二）又受刑人所犯如附表所示各罪，其中最長期者為有期徒刑
22 2年；如附表編號1所示之販賣第三級毒品未遂罪（下稱
23 「甲部分」）、如附表編號2所示之持有第三級毒品純質
24 淨重5公克以上罪（下稱「乙部分」），業經臺灣臺北地
25 方法院以112年度訴字第1132號判決就「甲部分」判處有
26 期徒刑2年，就「乙部分」判處有期徒刑4月，如易科罰
27 金，以新臺幣1,000元折算1日，其後，「甲部分」與「乙
28 部分」復均經本院以113年度上訴字第341號判決駁回上訴
29 確定，則定應執行刑之範圍應在各罪之最長期（2年）以
30 上，及各裁判宣告之刑之總和（2年4月）之間。綜上，審
31 酌本件內部性及外部性界限，暨受刑人所犯如附表所示各

01 罪之犯罪類型、態樣、侵害法益及受刑人對本件定應執行
02 刑表示無意見（見本院卷第45頁）等一切情狀，復就其所
03 犯數罪為整體之非難性評價後，依比例原則定其應執行之
04 刑如主文所示。

05 四、未按數罪併罰中之一罪，依刑法規定得易科罰金，若因與不
06 得易科之他罪併合處罰結果而不得易科罰金時，原可易科部
07 分所處之刑，自亦無庸為易科折算標準之記載（司法院釋字
08 第144號解釋意旨參照）。經查，受刑人所犯如附表編號2所
09 示之罪，雖原得易科罰金，惟因與不得易科罰金之如附表編
10 號1所示之罪併合處罰結果而不得易科罰金，是無庸為易科
11 罰金之記載，附此敘明。

12 據上論斷，應依刑事訴訟法第477條第1項，刑法第50條第1項第1
13 款、第2項、第53條、第51條第5款，裁定如主文。

14 中 華 民 國 113 年 11 月 20 日
15 刑事第六庭 審判長法官 鄭富城
16 法官 郭峻豪
17 法官 葉力旗

18 以上正本證明與原本無異。

19 如不服本裁定，應於收受送達後十日內向本院提出抗告狀。

20 書記官 王心琳

21 中 華 民 國 113 年 11 月 20 日