

臺灣新北地方法院刑事判決

114年度訴字第676號

公 訴 人 臺灣新北地方檢察署檢察官

被 告 涂又瑜

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（113年度偵字第63693號），本院判決如下：

主 文

涂又瑜犯如附表一主文欄所示之罪，各處如附表一主文欄所示之刑。

犯罪事實

一、涂又瑜（通訊軟體iMessage暱稱「豆瑞米」）明知異丙帕酯係毒品危害防制條例第2條第2項第3款所列管之第三級毒品（於民國113年8月5日經行政院以院臺法字第1131020962號公告為第三級毒品，嗣於113年11月27日再經行政院以院臺法字第1131031622號公告為第二級毒品），不得非法轉讓，竟仍基於轉讓第三級毒品之犯意，以通訊軟體iMessage與劉世賢聯繫，達成轉讓含有上述第三級毒品成分煙彈之合意，復分別於附表一所示之時間、地點，交付如附表一所示數量之第三級毒品與劉世賢。嗣經警於113年9月30日16時32分許，持本院核發之搜索票在新北市○○區○○路000號之三重喜客旅館對涂又瑜、陳柏合執行搜索，當場扣得如附表二所示之物。

二、案經新北市警察局板橋分局報告臺灣新北地方檢察署檢察官偵查起訴。

理 由

壹、證據能力部分：

一、按被告以外之人於審判外之言詞或書面陳述，除法律有規定者外，不得作為證據。另按被告以外之人於審判外之陳述，雖不符合同法第159 條之1 至第159 條之4 之規定，然經當

01 事人於審判程序同意作為證據，法院審酌該言詞陳述或書面  
02 陳述作成時之情況，認為適當者，亦得為證據。當事人、代  
03 理人或辯護人於法院調查證據時，知有第159條第1 項不得  
04 為證據之情形，而未於言詞辯論終結前聲明異議者，視為有  
05 前項同意，刑事訴訟法第159 條第1 項、第159 條之5 分別  
06 定有明文。該條立法意旨在於傳聞證據未經當事人之反對詰  
07 問予以核實，原則上先予排除，惟若當事人已放棄反對詰問  
08 權，於審判程序中表明同意該等傳聞證據可作為證據；或於  
09 言詞辯論終結前未聲明異議，基於尊重當事人對傳聞證據之  
10 處分權，及證據資料愈豐富，愈有助於真實發見之理念，且  
11 強化言詞辯論主義，使訴訟程序得以順暢進行，上開傳聞證  
12 據亦均具有證據能力。查本案被告以外之人於審判外之言詞  
13 或書面陳述屬傳聞證據部分，檢察官、被告於本院審理程序  
14 中均表示同意有證據能力（見訴字卷第71、82、122頁），  
15 且迄於言詞辯論終結前亦未聲明異議，復本院認其作成之情  
16 形並無不當情形，經審酌後認為適當，均應認於本案有證據  
17 能力。

18 二、至本案認定事實引用之卷內其餘非供述證據部分，與本案均  
19 有關連性，亦無證據證明係實施刑事訴訟程序之公務員以不  
20 法方式所取得，依刑事訴訟法第158條之4之反面解釋，當有  
21 證據能力，復於本院審理時，提示並告以要旨，使檢察官、  
22 被告充分表示意見，自得為證據使用。

23 貳、實體部分：

24 一、認定犯罪事實所憑證據及認定之理由：

25 (一)附表一編號1所示部分：

26 此部分犯罪事實，業據被告於偵查及本院審理時坦承不諱  
27 （見偵卷第119頁反面、訴字卷第128、130至131頁），核與  
28 證人劉世賢於警詢及偵查中之證述大致相符（見偵卷第6至  
29 7、122至123頁），復有被告與劉世賢間於113年9月15日之i  
30 Message對話紀錄翻拍照片、現場周遭監視器影像畫面截圖  
31 等件在卷可稽（見偵卷第10至11頁），足認被告上開任意性

01 自白與事實相符，堪予採認。

02 (二)附表一編號2所示部分：

03 訊據被告固坦承有於附表一編號2所示時、地與劉世賢碰面  
04 之事實，惟矢口否認有何轉讓第三級毒品犯行，辯稱：當天  
05 劉世賢有說要跟我拿煙彈，我也帶自己要施用的煙彈到現  
06 場，但因為他當天身上也有帶煙彈，我就沒有交付給他了等  
07 語。經查：

- 08 1.被告有於附表一編號2所示時、地與劉世賢見面乙情，業據  
09 證人劉世賢於警詢及偵查中之證述明確（見偵卷第7、122至  
10 123頁），復有現場周遭監視器影像畫面截圖等件在卷可稽  
11 （偵卷第12頁反面），且為被告所不爭執，是此部分事實，  
12 首堪認定。
- 13 2.證人劉世賢已於警詢及偵查中明確證稱：我與被告為朋友關  
14 係，我們是透過朋友介紹認識的，認識有1年多的時間。我  
15 有於如附表一編號2所示時、地，無償收受被告所交付之如  
16 附表一編號2所示第三級毒品。我是先透過通訊軟體iMessag  
17 e與被告聯繫，對話中「你裝一顆給我」、「然後你（白色  
18 蛋圖案）要原油還是要加口味」等訊息，就是指我要跟被告  
19 拿一顆毒品煙彈，且我要原味；對話中「龍濱路55號」、  
20 「到」等訊息，則是指我直接到那裡找被告拿煙彈。當天我  
21 是請朋友載我到該處娃娃機店內，被告將煙彈拿給我後，我  
22 就離開了，被告沒有跟我收錢，因為我們是朋友，我們平常  
23 就會無償互相拿煙彈給對方。當時我身上並沒有毒品，我只  
24 是要去跟被告拿煙彈而已，我拿煙彈回去之後有施用，施用  
25 後有放鬆的感覺等語（見偵卷第7、122至123頁），足認劉  
26 世賢已清楚證述其為向被告無償拿取含有第三級毒品異丙帕  
27 酯成分之煙彈，而透過通訊軟體iMessage與被告聯繫並相約  
28 見面，復當面向被告拿取如附表一編號2所示毒品之過程，  
29 無任何加油添醋或誇大渲染之描述，且前後證述均一致，無  
30 明顯指述矛盾或有違常情之瑕疵存在，顯屬其親身經歷且記  
31 憶深刻之事。況依證人劉世賢於警詢及偵查中之證述、被告

於本院準備程序中所述可知，劉世賢與被告於本案案發時已相識有一段時間，為普通朋友關係，其等間亦未有嫌隙或金錢往來等利害關係（見訴字卷第37頁），復經檢察官告以偽證罪之法律效果後，透過具結程序擔保證言之可信性，實難認劉世賢有何甘冒偽證罪責而虛構上開情節以誣陷被告令入囹圄之動機及必要，是劉世賢上開不利於被告之證述，應堪採信。

- 3.再者，就此部分案發經過，參諸被告與劉世賢間之通訊軟體iMessage對話紀錄內容，可見係被告先主動傳訊息向劉世賢詢問：「你不是問我有沒有（白色蛋圖案）」等語，劉世賢始於113年9月23日4時29分許向被告詢問：「你在哪」、「哪裡」等語；當被告向劉世賢表示：「三重」、「龍門路」等語，劉世賢隨後回稱：「我去找你吧」、「你裝一顆給我」等語後，被告即進一步向劉世賢稱：「不知道的話再打給我」、「然後你（白色蛋圖案）要原油還是要加口味」、「龍濱路55號」等語；當劉世賢於113年9月23日4時51分許，向被告表示：「馬上到」等語，被告立即回稱：「我要裝油」、「你慢慢來」等語，此有被告與劉世賢間之通訊軟體iMessage對話紀錄翻拍照片附卷可參（見偵卷第12頁），可見於本案案發前，係被告先主動詢問劉世賢是否有毒品需求，且當劉世賢即將抵達約定地點時，被告亦係向劉世賢表示其正在準備要交付與劉世賢之煙彈，核與證人劉世賢前揭證述大致相符，況被告亦已於本院審理時自承：我有帶著煙彈到現場與劉世賢碰面等語（見訴字卷第128頁），其間確有高度關聯性，在在足徵被告確有於附表一編號2所示時、地，無償轉讓如附表一編號2所示毒品與劉世賢。
- 4.所謂補強證據，係指證人之陳述本身以外，其他與待證事實具有相當程度關聯性之證據，該項補充性證據，並非以證明犯罪構成要件之全部事實為必要，倘得以佐證供述人所陳述之犯罪事實非屬虛構，而能予保障其陳述之憑信性者，即已充足，是故，揆諸前揭說明，上開證據即被告與劉世賢間之

01 通訊軟體iMessage對話紀錄翻拍照片等件，已足補強劉世賢  
02 上開證述，當認被告確有附表一編號2所示之轉讓第三級毒  
03 品犯行。被告前開所辯，顯與卷內事證不符，並無足採。

04 (三)綜上所述，被告上揭所辯顯係臨訟卸責之詞，不足採信。本  
05 案事證明確，被告犯行堪予認定，應予依法論科。

## 06 二、論罪科刑：

07 (一)按行政機關依據委任立法而制定具有填補空白刑法補充規範  
08 之法規命令，雖可視為具法律同等之效力，然該法規命令之  
09 本身，僅在補充法律構成要件之事實內容，即補充空白刑法  
10 之空白事實，並無刑罰之具體規定，究非刑罰法律，該項補  
11 充規範之內容，縱有變更或廢止，對其行為時之法律構成要  
12 件及處罰之價值判斷，並不生影響。於此，空白刑法補充規  
13 範之變更僅能認係事實變更，不屬於刑罰法律之變更或廢止  
14 之範疇，自無刑法第2條第1項法律變更之比較適用問題，而  
15 應依行為時空白刑法所填補之事實以適用法律(最高法院94  
16 年度台上字第771號、97年度台上字第4022號判決意旨參  
17 照)。本案被告上開轉讓之煙彈所含之異丙帕酯成分雖於11  
18 3年11月27日經行政院公告改列為第二級毒品，惟此屬事實  
19 變更，本案被告行為時，上開品項僅屬第三級毒品，且尚未  
20 經公告為禁藥或管制藥品，核先敘明。

21 (二)核被告所為，均係犯毒品危害防制條例第8條第3項之轉讓第  
22 三級毒品罪。

23 (三)公訴意旨固認被告本案所為，均係犯毒品危害防制條例第9  
24 條第3項、第8條第3項之轉讓第三級毒品而混合二種以上之  
25 毒品罪，惟查，被告於本案中轉讓與劉世賢之如附表一所示  
26 毒品均未據扣案，復參以被告於113年9月30日遭扣案之如附  
27 表二編號1至2、7所示煙彈、菸油，含有第三級毒品美托咪  
28 酯、異丙帕酯成分，及單純含有第三級毒品異丙帕酯成分之  
29 菸油各有5瓶，亦有僅含有異丙帕酯單一成分之煙彈，則無  
30 從據此推認被告所轉讓者必為含有混合二種以上之第三級毒  
31 品之煙彈，卷內又無證據證明被告係交付含有上開二種第三

01 級毒品成分菸油之煙彈予劉世賢，此部分尚屬有疑。至公訴  
02 意旨雖另以被告前案（即本院113年度訴字第1071號判決）  
03 於113年9月15日即係販賣混合有美托咪酯及異丙帕酯成分之  
04 煙彈2顆與葉曉君乙情為論據，認本案中劉世賢向被告取得  
05 之煙彈亦均含有美托咪酯及異丙帕酯成分，然既然上開交付  
06 毒品之對象不同，所連帶之時間、地點、數量、是否有對價  
07 等重要具體內容亦非相同，實無從憑此逕認被告於本案中交  
08 付劉世賢者，必然同樣均為含有美托咪酯及異丙帕酯成分之  
09 煙彈。從而，依罪證有疑，利於被告之法則，自應從有利被  
10 告之認定（即認被告交付與劉世賢之煙彈均僅含有第三級毒  
11 品異丙帕酯成分），尚難遽認被告本案轉讓與劉世賢之如附  
12 表一所示煙彈有混合二種以上毒品之事實，故認此部分公訴  
13 意旨容有誤會。

14 (四)被告上開2次犯行，犯意各別，行為互殊，應予分論併罰。

15 (五)刑之減輕事由：

16 犯第4條至第8條之罪於偵查及歷次審判中均自白者，減輕其  
17 刑，毒品危害防制條例第17條第2項定有明文。經查，被告  
18 就附表一編號1所示轉讓第三級毒品犯行，於偵查中及本院  
19 審理時均自白不諱，已如前述，爰依上開規定，減輕其刑。  
20 至被告就附表一編號2所示轉讓第三級毒品犯行，始終否認  
21 犯行，當無上開減刑規定之適用，附此敘明。

22 (六)爰以行為人之責任為基礎，審酌被告明知異丙帕酯係毒品，  
23 具有高度成癮性，不僅戕害國人身心健康，且有滋生其他犯  
24 罪之可能，對社會秩序之危害至鉅，向為國法所厲禁，猶無  
25 視國家杜絕毒品犯罪之禁令，恣意轉讓予他人，法治觀念薄  
26 弱，所為實屬不該，應予非難。復考量其犯後始終坦承附表  
27 一編號1所示犯行，惟始終否認附表一編號2所示犯行之犯後  
28 態度，兼衡被告犯罪之動機、目的、手段，及轉讓毒品之數  
29 量、次數、對象，及其前科素行，有法院前案紀錄表在卷可  
30 考，暨斟酌被告於本院準備程序中自述之大學肄業、現從事  
31 消防業務助理、無需扶養之人，但需照顧罹患大腸癌末期之

母親，且近期有急性肝衰竭之狀況、經濟狀況普通之智識程度及家庭經濟生活狀況（見訴字卷第41頁）等一切具體情狀，分別量處如附表一主文欄所示之刑，並就得易科罰金部分，併諭知如易科罰金之折算標準。

三、沒收：

扣案如附表二所示之物，或非被告所有，或非供上開犯行所用之物，業據被告供陳在案（見訴字卷第40頁），卷內復查無積極證據足證該等扣案物與本案犯行有何關聯，爰均不於本案中宣告沒收，併予敘明。

據上論斷，應依刑事訴訟法第299條第1項前段，判決如主文。

本案經檢察官徐千雅提起公訴，檢察官許智鈞到庭執行職務。

中 華 民 國 114 年 11 月 27 日  
刑事第二十一庭 審判長法官 王國耀

法 官 沈婷勻

法 官 呂子平

上列正本證明與原本無異。

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」。

書記官 吳庭禮

中 華 民 國 114 年 11 月 28 日

附錄本案論罪科刑法條：

毒品危害防制條例第8條

轉讓第一級毒品者，處一年以上七年以下有期徒刑，得併科新臺幣一百萬元以下罰金。

轉讓第二級毒品者，處六月以上五年以下有期徒刑，得併科新臺幣七十萬元以下罰金。

轉讓第三級毒品者，處三年以下有期徒刑，得併科新臺幣三十萬

元以下罰金。

轉讓第四級毒品者，處一年以下有期徒刑，得併科新臺幣十萬元以下罰金。

前四項之未遂犯罰之。

轉讓毒品達一定數量者，加重其刑至二分之一，其標準由行政院定之。

附表一：

| 編號 | 轉讓時間                 | 轉讓地點                       | 轉讓毒品之種類與數量                 | 主文欄                                                 |
|----|----------------------|----------------------------|----------------------------|-----------------------------------------------------|
| 1  | 113年9月15日<br>17時25分許 | 新北市○○區○<br>○街00巷00號        | 含有第三級毒品異<br>丙帕酯成分之煙彈1<br>顆 | 涂又瑜犯轉讓第三級毒品<br>罪，處有期徒刑伍月，如<br>易科罰金，以新臺幣壹仟<br>元折算壹日。 |
| 2  | 113年9月23日<br>5時23分許  | 新北市○○區○<br>○路00號之娃娃<br>機店內 | 含有第三級毒品異<br>丙帕酯成分之煙彈1<br>顆 | 涂又瑜犯轉讓第三級毒品<br>罪，處有期徒刑捌月。                           |

附表二（扣案物附表）：

| 編號 | 扣案物及數量                                                      | 證據出處                                                                                                                                                | 備註                                                                                                                 |
|----|-------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 1  | 含第三級毒品異丙帕酯<br>成分之煙彈1個                                       | 1. 臺北市政府警察局刑事<br>警察大隊搜索扣押筆<br>錄、扣押物品目錄表<br>（偵卷第102至104頁）<br>2. 交通部民用航空局航空<br>醫務中心113年10月30<br>日航藥鑑字第000000<br>0、0000000Q號毒品鑑<br>定書（偵卷第109至111<br>頁） | 所有人陳柏合                                                                                                             |
| 2  | 含第三級毒品美托咪<br>酯、異丙帕酯成分之煙<br>彈1個<br><br>含第三級毒品異丙帕酯<br>成分之煙彈6個 | 1. 臺北市政府警察局刑事<br>警察大隊搜索扣押筆<br>錄、扣押物品目錄表<br>（偵卷第102至104頁）<br>2. 交通部民用航空局航空<br>醫務中心113年10月15<br>日航藥鑑字第0000000<br>號毒品鑑定書（偵卷第<br>112及113頁）              | 1. 所有人陳柏合<br>2. 扣案煙彈29個，送驗<br>其中9個，檢驗結果：<br>7個含第三級毒品成<br>分，其餘2個僅含尼古<br>丁成分<br>3. 業經本院113年度訴字<br>第1071號刑事判決宣<br>告沒收 |

|    |                         |                                                                                                                              |                                                                     |
|----|-------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------------------------------------------------------------|
| 3  | 已使用煙彈36個                | 臺北市府警察局刑事警察大隊搜索扣押筆錄、扣押物品目錄表（偵卷第102至104頁）                                                                                     | 1. 所有人涂又瑜<br>2. (起訴書誤載為32個)                                         |
| 4  | 電子煙主機4台                 |                                                                                                                              | 所有人陳柏合                                                              |
| 5  | 丙二醇1瓶                   |                                                                                                                              | 1. 所有人陳柏合、涂又瑜<br>2. 業經本院113年度訴字第1071號刑事判決宣告沒收                       |
| 6  | 煙彈組裝器1批                 |                                                                                                                              | 所有人陳柏合、涂又瑜                                                          |
| 7  | 含有第三級毒品美托咪酯、異丙帕酯成分之菸油5瓶 | 1. 臺北市府警察局刑事警察大隊搜索扣押筆錄、扣押物品目錄表（偵卷第102至104、106至107頁）<br>2. 交通部民用航空局航空醫務中心113年10月30日航藥鑑字第0000000、00000000Q號毒品鑑定書（偵卷第109至111反面） | 1. 所有人陳柏合、涂又瑜<br>2. 業經本院113年度訴字第1071號刑事判決宣告沒收                       |
|    | 含有第三級毒品異丙帕酯成分之菸油5瓶      |                                                                                                                              |                                                                     |
| 8  | 煙油香精13瓶                 | 臺北市府警察局刑事警察大隊搜索扣押筆錄、扣押物品目錄表（偵卷第102至104頁）                                                                                     | 1. 所有人陳柏合、涂又瑜<br>2. 業經本院113年度訴字第1071號刑事判決宣告沒收                       |
| 9  | 甲基安非他命12包               | 1. 臺北市府警察局刑事警察大隊搜索扣押筆錄、扣押物品目錄表（偵卷第102至104頁）<br>2. 交通部民用航空局航空醫務中心113年10月30日航藥鑑字第0000000、00000000Q號毒品鑑定書（偵卷第109至111反面）         | 1. 所有人陳柏合、涂又瑜<br>2. 業經本院113年度訴字第1071號刑事判決宣告沒收<br>3. (扣押物品目錄表誤載為13包) |
| 10 | 愷他命2包                   |                                                                                                                              | 1. 所有人陳柏合<br>2. (扣押物品目錄表誤載為1包)                                      |
| 11 | 甲基安非他命吸食器3組             | 臺北市府警察局刑事警察大隊搜索扣押筆錄、扣                                                                                                        | 所有人陳柏合                                                              |

|    |                                                             |                                                                                                                       |                                               |
|----|-------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------|
|    |                                                             | 押物品目錄表（偵卷第102至104頁）                                                                                                   |                                               |
| 12 | 含有第二級毒品甲基安非他命及第三級毒品硝甲西洋成分之橘色粉末、蘋果圖案毒品咖啡包7包                  | 1. 臺北市政府警察局刑事警察大隊搜索扣押筆錄、扣押物品目錄表（偵卷第102至104頁）<br>2. 交通部民用航空局航空醫務中心113年10月30日航藥鑑字第0000000、00000000Q號毒品鑑定書（偵卷第109至111反面） | 所有人陳柏合                                        |
| 13 | 含有第三級毒品4-甲基甲卡西酮成分之淡黃色粉末、LAMBOROHINI毒品咖啡包2包                  |                                                                                                                       |                                               |
| 14 | 含有第三級毒品4-甲基甲卡西酮成分之深棕色結塊粉末、克羅心圖案毒品咖啡包1包                      |                                                                                                                       |                                               |
| 15 | 含有第三級毒品氟硝西洋成分之白色圓形錠劑15顆                                     |                                                                                                                       | 所有人涂又瑜                                        |
| 16 | 電子磅秤2台                                                      | 臺北市政府警察局刑事警察大隊搜索扣押筆錄、扣押物品目錄表（偵卷第102至104頁）                                                                             | 1. 所有人陳柏合、涂又瑜<br>2. 業經本院113年度訴字第1071號刑事判決宣告沒收 |
| 17 | 夾鏈袋1批                                                       |                                                                                                                       |                                               |
| 18 | 煙彈(含主機)1組                                                   |                                                                                                                       | 所有人涂又瑜                                        |
| 19 | Iphone手機1支<br>IMEI：0000000000000000                         |                                                                                                                       | 1. 所有人涂又瑜<br>2. 起訴書誤載為蘋果手機3台                  |
| 20 | Iphnoel2 Pro手機1支<br>門號：0000000000號<br>IMEI：0000000000000000 |                                                                                                                       | 1. 所有人陳柏合<br>2. 業經本院113年度訴字第1071號刑事判決宣告沒收     |