

《光碟管理條例增訂第九條之一條文立法說明（94.06.15 修正）》

本院委員吳志揚等 33 人，鑒於專供輸出之預錄式光碟，迭遭海關以觸犯刑法妨害風化罪為由加以查扣，已造成廠商出口之困擾及商機之流失。為解決此一產業發展困境，自應允許廠商於一定條件下於國內製造前述專供輸出之預錄式光碟，爰擬具「光碟管理條例第九條之一增訂案」，以避免符合本條例製造專供輸出之光碟，動輒遭受刑事處罰，是否有當？請公決。

說明：

- 一、光碟管理條例（以下簡稱本條例）係於 90 年 11 月 14 日華總一義字第 9000223480 號令公布施行，至今尚未作修正，合先說明。
- 二、查刑法第二百三十五條之妨害風化罪，旨在保護我國之善良風俗，其第一項所稱「散布、播送、販賣」猥褻之文字、圖畫、聲音、影像或其他物品，係指於我國境內為之，尚無疑義，惟該條並無處罰預備犯或未遂犯之明文，對於意圖「散布、播送、販賣」而製造或持有第一項物品者之先前行為，因嗣後仍有於我國「散布、播送或販賣」之具體危險，故特別明定第二項之相同處罰，是同條第一項及第二項所稱「散布、播送、販賣」之相同文義本應作相同解釋，均指於我國或意圖於我國境內為之而言，尚不包括外國在內，對於代工製造專供輸出之預錄式光碟，如無在我國散布之意圖，是否仍屬前述刑法條文構成要件之範疇，容有疑義，惟目前最高法院 93 年度台非字第 62 號判決已明示光碟工廠接受國外下單製造專供輸出之情色光碟乃違反刑法第二百三十五條第二項之犯罪行為，海關或執行光碟查緝之公務人員發現預錄式光碟有情色內容，勢必面臨移送法辦之難題，否則有怠忽職務之虞。
- 三、由於我國為光碟輸出之大國，光碟製造每年有極鉅產值，於我國經濟及產業發展扮演重要角色，如事業取得國外合法授權製造預錄式光碟，並已依本條例標示來源識別碼又，無侵害著作財產權之情事且專供輸出，並不在國內散布、播送、販賣，是否仍為我國法律所不許，自宜明文規定，免生爭議。
- 四、由於前述專供輸出之預錄式光碟迭遭海關查扣，已造成廠商出口之困擾及商機之流失。為解決此一產業發展困境，自應許可廠商於一定條件下可於國內製造前述專供輸出之預錄式光碟，且此一製造或持有之行為，不得在國內散布、播送或販賣，如有違反仍有刑法規定之適用。爰擬具「光碟管理條例第九條之一增訂案」，以避免符合本條例製造專供輸出之光碟，動輒遭受刑事處罰。