

案件編號: 856/2012

合議庭裁判書日期: 2012 年 11 月 15 日

主題:

《刑法典》第 56 條第 1 款
假釋要件

裁判書內容摘要

一、 澳門《刑法典》第 56 條第 1 款對假釋作出了規定。而是否給予假釋則取決於有關的形式要件和實質要件是否同時成立。

二、 假釋的形式要件指的是被判刑者服刑達三分之二且至少已服刑六個月；實質要件指的是，在綜合分析被判刑者的整體情況並考慮到犯罪的特別預防和一般預防的需要後，法院在被判刑者回歸社會和假釋對法律秩序及社會安寧的影響兩方面，均形成了有利於被判刑者的判斷。

三、 因此，假釋的給予並不具自動性：當被判刑者具備了法律規定的形式要件時，並不一定能獲得假釋，還要看其是否也同時具備了實質要件。

四、 另一方面，即使在對被判刑者能否重新納入社會有了初步的肯定判斷，也應對其人的提前釋放對社會安寧帶來嚴重影響並損害公眾對被觸犯的法律條文的效力所持有的期望的可能性加以衡量和考慮，從而決定是否應該給予假釋。

裁判書製作人

陳廣勝

澳門特別行政區中級法院

合議庭裁判書

上訴案第 856/2012 號
(刑事上訴案)

上訴人(囚犯): A

上訴所針對的法院: 初級法院刑事起訴法庭

一、案情敘述

澳門初級法院刑事起訴法庭審理囚犯 A 的假釋個案，於 2012 年 10 月 4 日，以該囚犯並未符合澳門《刑法典》第 56 條第 1 款 b 項的規定為由，作出不准其假釋的裁決(詳見卷宗第 71 至第 73 頁的批示內容)。

囚犯不服，現透過辯護人向本中級法院提出上訴，力指其亦已符合《刑法典》第 56 條第 1 款 b 項的規定，故請求廢止該決定，及批准其假釋(詳見卷宗第 87 頁至第 89 頁背面的上訴陳述書內容)。

就該上訴，駐該法庭的檢察官行使了澳門《刑事訴訟法典》第 403 條第 1 款所賦予的權利，對上訴作出答覆，認為上訴理由並不成立（詳見卷宗第 91 頁至第 91 頁背面的上訴答覆狀內容）。

案件卷宗經移交予本中級法院後，助理檢察長依照《刑事訴訟法典》第 406 條的規定，對之作出檢閱，並在載於卷宗第 100 頁至第 101 頁背面的意見書中，提出上訴理由應被裁定為不成立的觀點。

隨後，裁判書製作人依照《刑事訴訟法典》第 407 條第 3 款的規定，對卷宗作出初步審查，而兩名助審法官亦相繼依照《刑事訴訟法典》第 408 條第 1 款的規定，檢閱了卷宗。

本院現須具體審理上訴。

二、 上訴裁判的事實依據說明

本院透過審查案卷內的文件資料，得知下列有助斷案的情事：

上訴人因犯下一項公務員袒護他人罪和兩項作虛假之證言罪，而在三罪並罰下最終被處以三年的單一徒刑。

上訴人已於 2012 年 9 月服滿該刑期的三分之二，其至今的服刑表現被獄方評為良。

上訴人希望獲批假釋。

上訴人在犯案時為本澳治安警員。

三、 上訴裁判的法律依據說明

本院須指出，上訴庭除了須依職權審理的事項外，祇須解決上訴人在上訴狀總結部份所具體提出和框劃的問題，而無需分析上訴人在提出這些問題時所主張的每項理由(此一見解可見於本中級法院第 47/2002 號案 2002 年 7 月 25 日合議庭裁判書、第 63/2001 號案 2001 年 5 月 17 日合議庭裁判書、第 18/2001 號案 2001 年 5 月 3 日合議庭裁判書、第 130/2000 號案 2000 年 12 月 7 日合議庭裁判書，和第 1220 號案 2000 年 1 月 27 日合議庭裁判書內)。

本案所要處理的上訴實質問題是：刑事起訴法庭的裁判有否違反澳門《刑法典》第 56 條第 1 款 b 項的規定？

就這問題而言，本院得指出，上訴法院在檢測有關假釋的裁判的合法性時，祇屬在法律層面上查探該法庭有否準確適用《刑法典》第 56 條的有關規定。

為此，本院認為一如在過往多個同類案件中所作般，須先在此對假釋的制度作一個整體的介紹：

根據《刑法典》第 56 條第 1 款的規定，「當服刑已達三分之二且至少已滿六個月時，如符合下列要件，法院須給予被判刑者假釋：

a) 經考慮案件之情節，行為人以往之生活及其人格，以及於執行徒刑期間在人格方面之演變情況，期待被判刑者一旦獲釋，將能以對社會負責之方式生活而不再犯罪屬有依據者；及

b) 釋放被判刑者顯示不影響維護法律秩序及社會安寧。」

由此可見，是否給予假釋取決於上述形式要件及實質要件是否同時成立。

眾所周知，假釋的給予並不具自動性，也就是說，當被判刑者具備了法律規定的形式要件時，並不一定能獲得假釋，還要看其人是否也同時具備了實質要件。

假釋的形式要件指的是被判刑者服刑達三分之二且至少已服刑六個月；實質要件則指的是在綜合分析了被判刑者的整體情況並考慮到犯罪的特別預防和一般預防的需要後，法院在被判刑者回歸社會和假釋對法律秩序及社會安寧的影響兩方面均形成了有利於被判刑者的判斷。

而即使在對被判刑者能否重新納入社會有了初步的肯定判斷的情況下，也應對被判刑者的提前釋放對社會安寧帶來嚴重影響並損害公眾對被觸犯的法律條文的效力所持有的期望的可能性加以衡量和考慮，從而決定是否應該給予假釋（參閱 **JORGE DE FIGUEIREDO DIAS** 教授所著“**DIREITO PENAL PORTUGUÊS – AS CONSEQUÊNCIAS JURÍDICAS DO CRIME**”（書名可中譯為“葡萄牙刑法—犯罪的法律後果”）一書，第 538 至 541 頁）。

在現行《刑法典》的修訂過程中，假釋制度也曾引起廣泛的討論，議員們都留意到在適用假釋制度時應更為嚴謹的問題，因為認為在之前的實踐中對法律要求的實質要件的審查對方面並不是十分嚴謹，尤其是在一般預防的要求方面，或者說是社會對提前釋放被判刑者的接受方面（參閱 **MANUEL LEAL-HENRIQUE** 和 **MANUEL SIMAS SANTOS** 對《澳門刑法典》所作的釋義（“**CÓ DIGO PENAL DE MACAU**”），第 154 頁）。

因此，可以說釋放被判刑者是否對維護法律秩序及社會安寧方面造成影響是決定是否給予假釋所要考慮的最後因素，是從整個社會的角度對假釋提出的一個前提要求。

在本個案中，上訴人毫無疑問確實具備了獲得假釋的形式要件。

然而，在《刑法典》第 56 條第 1 款 b 項所要求的實質要件方面，則不能得出同樣的結論。也就是說，本院對上訴人一旦被提前釋放後，其假釋會否不妨礙維護法律秩序這可能性仍持保留態度。

從案卷中所載資料可知，上訴人是因犯下上述三項罪行，而一共被判監三年。

鑑於上訴人當時身為本澳治安警員卻犯下妨害司法公正的袒護他人罪和作假證言罪，本院不得不對上訴人的提前釋放對維護法律秩序方面所帶來的負面影響、且可能對公眾對當日上訴人觸犯的法律條文的效力所持有的期望造成的損害，加以衡量和考慮。

如此，本院尤其考慮到現在假釋上訴人仍可能引起的公眾心理承受程度，實不能認為提前釋放上訴人不會對本澳法律秩序造成負面影響，故上訴人實在仍未符合《刑法典》第 56 條第 1 款 b 項所規定的給予假釋的實質條件。

這樣，本院得維持今被上訴的決定。

四、 裁判

綜上所述，中級法院合議庭裁定囚犯 A 的上訴理由不成立，因而維持刑事起訴法庭於 2012 年 10 月 4 日對其作出的不給予假釋的決定。

上訴人須負擔上訴的訴訟費用，當中包括叁個訴訟費用計算單位的司法費和替其上訴的辯護人應得的澳門幣壹仟叁佰元的服務費，而這筆

服務費現先由終審法院院長辦公室墊支。

澳門，2012 年 11 月 15 日。

裁判書製作人
陳廣勝

第一助審法官
譚曉華

第二助審法官
José Maria Dias Azedo (司徒民正)
(Segue declaração de voto)

Declaração de voto

Vencido, pois que se nos afigura que se devia conceder provimento ao recurso.

Na verdade, e como temos vindo a entender, (cfr., v.g., a recente declaração de voto anexa ao Ac. de 18.10.2012, Proc. n.º 743/2012), temos para nós que em sede de apreciação de pedidos de liberdade condicional, a “gravidade do crime” deve ser ponderada com redobradas cautelas, especialmente, quando o recluso não a tem possibilidade de renovar a instância em virtude de já não ter de cumprir período superior a 1 ano de prisão, como é a situação dos autos sendo também de se ter presente que o benefício em questão não equivale à “extinção da pena”, e que o art. 56º do C.P.M. não exclui a liberdade condicional para “determinados” crimes, não nos parecendo, igualmente, que o legislador local tenha pretendido que autores de “certos tipos” de crimes não pudessem beneficiar de liberdade condicional, o que não deixaria de ser a mais evidente negação da “ratio” deste instituto que, essencialmente, visa “preparar” o recluso, proporcionando-lhe um período de tempo ainda sob a “alçada do poder judicial”, para o seu regresso à vida em sociedade.

No caso, evidente é que reprovável foi a conduta do ora recorrente, um guarda da P.S.P., de quem se espera constitua sempre um exemplo no cumprimento da Lei.

Porém, pela dita conduta respondeu e foi punido com uma pena de três anos de prisão, dos quais já expiou mais de dois, (faltando-lhe 10 meses), e, como tal, atentos os critérios do mencionado art. 56º, demonstrando os autos que tem o recorrente desenvolvido uma conduta prisional adequada, no respeito dos regulamentos do E.P.M., onde desenvolveu actividades escolares, colaborando nos trabalhos de faxina e limpeza, tendo também participado em acções no exterior do E.P.M. em trabalhos a favor da comunidade, demonstrando arrependimento, apresentando vontade sincera de levar uma vida honesta com a sua família que o tem visitado, e possuindo perspectivas de emprego, concedia a pretendida libertação antecipada.

Com efeito, dúvidas não parecem existir quanto à viabilidade do “juízo de prognose favorável”, afigurando-se-nos também que a (boa) conduta prisional do arguido, (que não pode deixar de ser, devidamente, tida em conta), o período de tempo que falta cumprir, e a imposição de “regras de conduta” no âmbito de um plano a traçar pelos Serviços de Reinserção Social não deixam de atenuar, significativamente, as necessidades de prevenção geral.

Macau, aos 15 de Novembro de 2012

Jose Maria Dias Azedo