

案件編號: 384/2011

合議庭裁判書日期: 2011 年 6 月 23 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 384/2011 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首次審理囚犯 A 的假釋個案，於 2011 年 4 月 21 日，以該囚犯實質未符合澳門《刑法典》第 56 條第 1 款 a 項和 b 項的規定為由，作出不准其假釋的裁決(詳見卷宗第 68 頁的批示)。

囚犯不服，現透過辯護人向本中級法院提出上訴，力指其已符合《刑法典》第 56 條第 1 款的法定要求，故請求廢止該決定，及批准其假釋 (詳見卷宗第 86 至第 98 頁的上訴陳述書內容)。

就該上訴，檢察院行使了澳門《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，認為上述裁判並無任何違法之處 (詳見卷宗第 100 至第 102 頁的上訴答覆狀內容)。

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，並在其載於卷宗第 109 至第 110 頁的意見書中，提出上訴理由應被裁定為不成立的觀點。

隨後，本上訴案的裁判書製作人依照《刑事訴訟法典》第 407 條第 3 款的規定，對卷宗作出初步審查，認為本院可對上訴作出審理。

本合議庭的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。

現須於下文具體處理本上訴。

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：

上訴人是因犯下一項 1 月 28 日第 5/91/M 號法令第 8 條第 1 款所規定懲處的販毒罪，而被處以九年零六個月徒刑。

上訴人在案發時被查出持有的毒品為大麻，共淨重 2921.88 克，而上訴人當時已販賣大麻約一年。

上訴人在不久前已服滿該刑期的三分之二，其服刑的表現被評為良，無紀律處分，如獲假釋，將在一食肆工作，其家人亦支持其假釋。

三、 上訴裁判的法律依據說明

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 a 項和 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”（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，至少在《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，上訴人是因一共持有 2900 多克大麻以作販賣之用而被判刑，且在被捕前已從事販賣大麻活動約一年之久。

鑑於涉及大量販毒的罪行對本地社會治安的影響顯而易見，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，本院尤其考慮到對販毒罪的一般預防要求，以及現在假釋上訴人仍可能引起的公眾心理承受程度，實不能認為現時提前釋放上訴人便不會對本澳法律秩序造成負面影響，故上訴人現階段並不符合《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，本院已不需再審理上訴人是否符合《刑法典》第 56 條第 1

款 a 項所同時規定的給予假釋的另一實質條件。

四、 裁判

綜上所述，本合議庭裁定囚犯 A 的上訴理由不成立，因而維持刑事起訴法庭於 2011 年 4 月 21 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，當中包括貳個訴訟費用計算單位的司法費，及其辯護人應得的澳門幣壹仟陸佰元的上訴服務費，而該筆服務費將由終審法院院長辦公室墊支。

澳門，2011 年 6 月 23 日。

裁判書製作人
陳廣勝

第二助審法官
José Maria Dias Azedo (司徒民正)

(附表決聲明)
第一助審法官
譚曉華

編號：第 384/2011 號 (刑事上訴案)

上訴人：A

表決聲明

本人並不同意上述合議庭判決，理由如下：

本案中，上訴人入獄前為初犯，沒有其他刑事紀錄，在服刑期間行為表現為良，屬信任類，沒有任何違規紀錄。上訴人出獄後將與家人一起生活，並計劃在一食肆工作，因此，一旦出獄亦有工作保障及家庭的支援。

從上訴人在過去六年多的服從行為及良好表現，可以客觀地顯示上訴人有積極的重返社會的強烈意願，為重返社會做出了積極的準備的事實。這說明，上訴人在服刑期間之表現顯示出他在人格方面的演變已向良好的方向發展。

也就是說，上訴人在犯罪的特別預防方面可以得出對他的提前釋放有利的結論。

考慮到上訴人為本澳居民，於 2004 年觸犯了一項販毒罪，並在 2005 年被判刑，從其性質及後果來看，上訴人所犯罪行屬本澳常見罪行，其嚴重性無可否認，對法律所要保護的法益及在法律秩序和社會安寧方面所造成的損害和影響也是不言而喻的。

另一方面，由於罪犯在犯罪特別預防方面所表現的有利因素，因此必須在犯罪預防的兩個方面取得一個平衡點。法院不能過於要求一般預防的作用而忽視了特別預防的作用，而使人們產生“嚴重罪行不能假釋”的錯誤印象。並且，這也不符合刑法所追求的刑罰的目的。

上訴人在獄中的表現良好，人格演變有很大的進步，這可令人相信，假若提早釋放上訴人，不會對維護法律秩序和影響社會安寧造成威脅而使公眾在心理上無法承受以及對社會秩序產生一種衝擊等負面因素。

假釋並不是刑罰的終結。假釋最有效的作用就是在罪犯完全被釋放前的一個過渡期，讓罪犯能夠更好地適應社會，而完全的融入這個他將再次生活的社會。

基於上述原因，本人認為上訴人已具備了假釋的條件，其上訴理由成立，而否決假釋的決定應予以撤銷，故此，本人不能認同裁判書製作法官及第二助審法官在本合議庭就上述假釋問題所持的法律見解，並因此在表決合議庭裁判時投下反對票。

2011年6月23日

譚曉華 (第一助審法官)