

亟待建立與內地刑事司法互助的法律機制

A NECESSIDADE URGENTE DE ESTABELECEMOS MECANISMOS DE ASSISTÊNCIA JURÍDICA MÚTUA COM A CHINA CONTINENTAL

楊誠 Vincent Yang *

澳門特別行政區成立十五年來，法律界多次探討如何建立在一國兩制下澳門與內地的刑事司法互助法律機制。本澳和內地學者及司法部門專家積極探討兩地開展區際（regional）刑事司法互助的相關議題，形成了一批學術成果。這些學術討論不僅對建立澳門同內地開展刑事司法互助的法律基礎提出了重要的建議，而且也促進了兩地司法機關開展有關司法協助的協商，體現了澳門基本法第93條鼓勵澳門與全國其他地區的司法機關通過協商依法“相互提供協助”之規定的精神。

澳門回歸十五年來的司法實踐證明，必須不斷加強兩岸四地之間、尤其是澳門與中國內地的刑事司法互助合作。研究澳門同內地的刑事司法互助既要討論辦理普通的財產犯罪、暴力犯罪和走私偷渡等議題，更要反應中央政府和澳門政府的刑事政策。自十八大以來，中國政府反腐敗執法的力度達到前所未有的水準，並且於今年七月啟動了名為“獵狐行動”的海外追逃和追贓的專項行動，對內地腐敗分子及其境外同謀造成極大的震懾。有輿論指出，中國政府的反腐風暴是導致最近六個月來澳門賭收連續下降的重要原因。這也從一個側面說明，澳門賭業同內地腐敗犯罪之間存在聯繫。

本人認為，澳門作為中國的特別行政區，應當全力以赴地進一步配合中國政府近期出台的嚴厲打擊跨境和跨國腐敗犯罪的政策和措施。因此，現在探討一國兩制條件下澳門同內地的刑事司法互助，不可回避腐敗犯罪的司法互助問題。對這一問題的討論，在堅持一國兩制原則、承認兩地法律制度差異及司法機關獨立性的同時，也可以借鑒《聯合國反腐敗公約》關於開展反腐敗合作的普遍原則和合作機制。

為有效打擊腐敗犯罪，國際社會已經形成的共識是鼓勵各主權國家採用相同的立法標準，並盡可能地全面加強它們之間的刑事司法互助合作。關於廣義的刑事司法互助，《聯合國反腐敗公約》規定的普遍原則和機制包括：腐敗犯罪不得被視為政治犯罪或適用政治犯不引渡；對公約規定的腐敗犯罪的偵查、起訴和審判應當盡可能提供最廣泛的司法協助；提供包括取證、送達、搜查、扣押、凍結、證據移交、證人作證乃至追回資產在內的任何其他形式的協助；開展刑事訴訟移交、被判刑人移管和聯合偵查，合作採取電子監視和特工行動等特殊偵查手段，以及直接追回資產或間接追回資產等其他合作。由此可見，即使在國際層面，具有不同法律制度和司法主權的各國之間加強刑事司法互助已經成為日益明顯的趨勢。因此，在一國之內擁有不同法律傳統的兩個地區之間，根本就不存在因為法律差異和獨立司法權拒絕開展反腐敗刑事司法互助的正當理由。

當然，的確需要研究一國兩制條件下的司法互助的特殊性。按基本法的規定，同香港一樣，澳門特別行政區擁有完全不同於內地的法律體系和獨立於內地的司法制度。這是高度自治的重要體現。兩地刑事法律的差異必然導致對同一案件處理結果的不同，司法機關的相互獨立又可能導致對某些跨境案件的管轄衝突和疏漏。因此，澳門同內地之間跨境犯罪案件的查處確實不同於通常一國之內對刑事案件的處理。然而，這並不是澳門與內地之間長期未能建立刑事司法互助法律機制的理由。



一個令人遺憾的問題是，澳門至今沒有建立同內地開展刑事司法互助的法律機制。關於如何構建這種互助的法律機制，正如近年來不少本澳和內地學者所主張的，可以考慮採用制定立法或簽訂雙邊協定的方法。就立法而言，澳門的《刑事司法互助法》（第6/2006號法律）為澳門對外開展多種形式的刑事司法互助提供了法律基礎。本人認為，如果修改這部立法，增加若干適用於同內地、香港和台灣地區的刑事司法互助的規定，對某些不提供互助的傳統國際法原則規定國內案件的例外，就能使之成為澳門同內地開展刑事司法互助的法律基礎。

如果不制定或修改立法，澳門則可以參考海峽兩岸刑事司法互助的模式，同內地簽訂類似的刑事司法互助協議。台灣與大陸在2009年簽訂《海峽兩岸共同打擊犯罪及司法互助協定》以來，兩岸警方和司法機關合作打擊涉及兩岸的電信、信用卡詐騙、毒品犯罪、非法傳銷等多類犯罪的成效十分顯著，合作案件數量持續快速增加。兩岸在資訊交流、證據移送和抓捕逃犯等方面的互助已經形成常態。自2013年起，兩岸更開始在個別案件中試行服刑囚犯的移管。

根據基本法，在澳門不實行社會主義制度和內地的刑事法律。因此，

澳門對內地法律上規定的某些犯罪可能難以提供司法協助。因此，如果澳門同內地簽訂刑事司法互助協定，可考慮按《海峽兩岸共同打擊犯罪及司法互助協定》第二條的模式，列舉規定雙方“著重打擊”的四類犯罪，包括：（一）殺人、搶劫、綁架、走私、槍械、毒品、人口販運、組織偷渡及跨境有組織犯罪等重大犯罪；（二）詐騙、洗錢、偽造貨幣等經濟犯罪；（三）貪污、賄賂、瀆職等犯罪；（四）劫持航空器、船舶及涉恐怖活動等犯罪。同時，再靈活規定在雙方認可時，也可以對處理“其他刑事犯罪”開展個案協助。

總之，對一國兩制條件下澳門同中國其他地區開展區際刑事司法互助問題的研究，既要考慮國際上不同制度的國家之間加強互助的大趨勢，也要考慮區際互助的特點，吸取海峽兩岸簽訂協定五年來的成功經驗。現在，新一屆特區政府即將產生。可以預言，新一屆特區政府和司法機關在中央政府的大力支持下，一定能儘快建立澳門區際刑事司法互助的法律框架，並進一步採取措施配合中央反腐決策的實施，更有效地遏制和打擊包括腐敗犯罪在內的各類跨境犯罪活動，為澳門經濟的健康持續發展和社會秩序的穩定提供法治的保障。

■ Tendo sido criada a Região Administrativa Especial de Macau há 15 anos atrás, tem sido muitas vezes explorado no mundo jurídico como, no contexto de “Um País, Dois Sistemas”, construir entre Macau e a China continental um sistema de assistência mútua em matérias de justiça criminal. Académicos e especialistas tanto de Macau como da China têm ativamente efetuado uma discussão em volta do assunto da criação de uma cooperação regional mútua em questões de justiça criminal, discussões essas que já deram origem a resultados. Estas discussões académicas não só ofereceram sugestões importantes para a construção de uma base legal de cooperação mútua em matérias de justiça criminal, como também promoveram uma discussão entre os órgãos judiciais das duas regiões para o desenvolvimento de uma assistência mútua, refletindo assim o espírito do artigo 93 da Lei Básica de Macau que incentiva a “prestação de assistência mútua” com outras regiões.

A prática judicial desde a transferência de soberania há 15 anos atrás provou a necessidade de um reforço contínuo

da cooperação em justiça criminal entre todas as partes da China, em particular entre Macau e a China continental. Para estudar esta questão é necessário discutir como lidar com assuntos tais como crimes contra a propriedade, crimes de violência, contrabando, imigração ilegal, entre outros, e atender à lei penal tanto do Governo Central como do Governo de Macau. Desde há 18 anos para cá, os esforços do governo chinês no combate à corrupção têm alcançado níveis sem precedentes, e em Julho deste ano foi iniciada a “Operação Caça às Raposas” de procura no estrangeiro de furtivos e mercadorias roubadas, para grande pavor das figuras corruptas do país e dos seus cúmplices internacionais. Surgiu então na opinião pública a suspeita de que esta onda anticorrupção terá sido uma causa significativa do declínio contínuo dos lucros da indústria do jogo em Macau nestes últimos seis meses. Isto demonstra indiretamente uma ligação entre a indústria do jogo macaense e os crimes de corrupção da China.

Na minha opinião, Macau, como Região Administrativa Especial da Chi-