

21

21世纪法学规划教材

证据法学

EVIDENCE LAW

陈光中 主编



法律出版社

21 世纪法学规划教材

证据法学

Evidence Law

主编 | 陈光中

撰稿人 | 陈光中 陈学权 张建伟
按照章节顺序排列 | 郭志媛 纪格非 王万华
刘 玫 汪海燕



法律出版社

www.lawpress.com.cn

法律门
Access To Law

www.falvm.com.cn

图书在版编目(CIP)数据

证据法学 / 陈光中主编. —北京:法律出版社,
2011.4

ISBN 978 - 7 - 5118 - 2063 - 1

I. ①证… II. ①陈… III. ①证据—法学—中国—高等学校—教材 IV. ①D925.013

中国版本图书馆CIP数据核字(2011)第064793号

证据法学

陈光中 主编

责任编辑 王 扬
装帧设计 汪奇峰

© 法律出版社·中国

开本 787 × 960 毫米 1/16

版本 2011年5月第1版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 北京嘉恒彩色印刷有限责任公司

印张 30.25 字数 532 千

印次 2011年5月第1次印刷

编辑统筹 独立项目策划部

经销 新华书店

责任印制 张宇东

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 2063 - 1

定价:43.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

前 言

证据是司法公正之基石,证据法学则是法学中显学之一。在 20 世纪 50 年代中期,我作为一名年轻的刑事诉讼法学教师,就对刑事证据理论情有独钟、饶有兴趣,这是因为它理论深邃,富有哲理性,且实用性极强。几十年来,我虽在证据法学研究方面稍有建树,但由于种种原因,没有出版过一本证据法学教材,对此我颇有负疚感,并下决心在耄耋之年弥补此缺憾。承蒙法律出版社盛情约稿,经作者们共同努力,由我主编的《证据法学》即将付梓,了却我几十年来的一桩夙愿,欣慰之情,无以复加。

对于这本证据法学教材,我作以下几点说明:

一、本书作为教材以大学法学专业本科生、研究生为主要对象,也可作为司法人员学习研究的参考书。

二、本书是作者和其他人员共同努力的成果,凝聚着大家的心血。由于证据法学中从基本理念到具体问题,学界争论热烈,分歧很大。为保持本书在立论上的前后连贯性和一致性,在学术观点上尊重和采纳主编的学术主张,但对不同的学术观点,也择其要者加以客观介绍。

三、本书力求理论与实际相结合,既注意阐述证据法的基础理论、基本知识,也论述司法实践中运用证据的经验和存在问题,并尽量介绍最近公布的相关法律和司法解释,以保持资料的新鲜性和实用性。

四、本书以阐述我国证据法为主,同时对外国的证据法和联合国有关证据法的规定作适当介绍,以使读者扩大证据法的视野,并了解全球证据法的来龙去脉和发展趋势。

五、案例教学是最成功的教学方法之一,为此,本书每章都附有案例,全书共选载古今中外典型案例 43 个并作简要评析,期望读者从这些鲜活案例中得到启发,更有效地掌握本书的内容。

六、本书虽经多次讨论、统稿,但疏漏乃至错误之处在所难免,望法界同仁和读者不吝赐教。

七、本书作者由富有教学科研经验的刑事诉讼法学、民事诉讼法学和行政诉讼法学的教授、副教授组成,其具体分工如下(按照章节顺序排列):

陈光中 中国政法大学终身 第一章,第四章,第十二章第一、二节
教授、博士生导师

2 证据法学

- | | | |
|-----|---------------------|---|
| 陈学权 | 对外经济贸易大学法学院副教授、法学博士 | 第一章,第十四章,第十六章第二节 |
| 张建伟 | 清华大学法学院教授、博士生导师 | 第二章,第三章,第七章第一至六节、第八、九、十一节 |
| 郭志媛 | 中国政法大学副教授、法学博士 | 第五章,第六章,第九章第二、三节 |
| 纪格非 | 中国政法大学副教授、法学博士 | 第七章第七节,第八章第六节,第十一章第三节,第十二章第三节,第十三章第三节,第十五章第一节,第十六章第一节 |
| 王万华 | 中国政法大学教授、博士生导师 | 第七章第十节,第十一章第四节,第十二章第四节,第十三章第四节,第十五章第二节 |
| 刘 玫 | 中国政法大学教授、博士生导师 | 第八章第一至五节,第九章第一节、第四至七节 |
| 汪海燕 | 中国政法大学教授、法学博士 | 第十章,第十一章第一、二节,第十三章第一、二节 |

北京理工大学法学院彭海青副教授、中国政法大学郑曦博士生参加了本书的编辑工作,郑曦还兼任秘书。最后,对法律出版社及本书责任编辑王扬女士的鼎力支持表示衷心感谢!

陈光中
2011年2月27日

本书法律文件全称简称对照表

中国法律文件

序号	全 称	简 称
1	《中华人民共和国宪法》	《宪法》
2	《中华人民共和国民事诉讼法》	《民法通则》
3	《中华人民共和国刑法》	《刑法》
4	《中华人民共和国刑事诉讼法》	《刑事诉讼法》
5	《中华人民共和国民事诉讼法》	《民事诉讼法》
6	《中华人民共和国行政诉讼法》	《行政诉讼法》
7	《中华人民共和国律师法》	《律师法》
8	《中华人民共和国警察法》	《警察法》
9	《中华人民共和国国家安全法》	《国家安全法》
10	最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家安全部、司法部、全国人大常委会法制工作委员会《关于〈中华人民共和国刑事诉讼法〉实施中若干问题的规定》	六机关《刑诉法规定》
11	最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家安全部、司法部《关于办理死刑案件审查判断证据若干问题的规定》	两院三部 《办理死刑案件证据规定》
12	最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家安全部、司法部《关于办理刑事案件排除非法证据若干问题的规定》	两院三部 《非法证据排除规定》
13	最高人民法院、最高人民检察院、司法部《关于适用普通程序审理“被告人认罪案件”的若干意见（试行）》	三机关《适用普通程序审理 “被告人认罪案件”意见》
14	全国人大常委会《关于司法鉴定管理问题的决定》	人大常委会 《司法鉴定管理决定》

续表

序号	全 称	简 称
15	最高人民法院《关于执行〈中华人民共和国刑事诉讼法〉若干问题的解释》	最高法《刑诉法解释》
16	最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的解释》	最高法《民诉意见》
17	最高人民法院《关于执行〈中华人民共和国行政诉讼法〉若干问题的解释》	最高法《行诉解释》
18	最高人民法院《关于民事诉讼证据的若干规定》	最高法《民诉证据规定》
19	最高人民法院《关于行政诉讼证据若干问题的规定》	最高法《行诉证据规定》
20	最高人民法院《关于人民法院民事调解工作若干问题的规定》	最高法《民事调解规定》
21	最高人民法院《关于民事经济审判方式改革问题的若干规定》	最高法《民事经济审判方式改革规定》
22	最高人民检察院《人民检察院刑事诉讼规则》	最高检《刑诉规则》
23	公安部《公安机关办理刑事案件程序规定》	公安部 《办理刑事案件程序规定》
24	司法部《司法鉴定程序通则》	司法部《司法鉴定通则》

联合国法律文件

序号	全 称	简 称
1	联合国《关于保护死刑犯权利的保障措施》	联合国《死刑犯权利保障措施》
2	联合国《禁止酷刑和其他残忍、不人道或有辱人格的待遇或处罚公约》	联合国《禁止酷刑公约》
3	联合国《囚犯待遇最低限度标准规则》	联合国《囚犯待遇规则》
4	联合国《关于司法机关独立的基本原则》	联合国《司法独立原则》
5	联合国《关于检察官作用的准则》	联合国《检察官作用准则》
6	联合国《关于律师作用的基本原则》	联合国《律师作用基本原则》
7	联合国《打击跨国有组织犯罪公约》	联合国《打击跨国犯罪公约》
8	联合国《反腐败公约》	联合国《反腐败公约》

目 录

前 言	(1)
本书法律文件全称简称对照表	(1)
中国法律文件	(1)
联合国法律文件	(3)

第一编 总 论

第一章 证据法学概述	(3)
第一节 证据法的性质、渊源和立法模式	(3)
一、证据法的性质	(3)
二、证据法的渊源	(4)
三、证据法的立法模式	(7)
第二节 证据法学的学科定位及研究对象	(9)
一、证据法学的学科定位	(9)
二、证据法学的研究对象	(10)
第三节 证据法学的研究方法	(12)
一、坚持理论思辨与实证研究相结合	(12)
二、坚持比较借鉴国外与立足我国国情相结合	(13)
三、坚持证据法学与其他相关学科相结合	(14)
四、坚持普通思维与法律思维相结合	(15)
【案例】湖北余祥林“杀妻”案——证据法的重要性	(16)
第二章 证据法的历史沿革	(18)
第一节 世界证据法的历史沿革	(18)
一、世界主要国家证据立法概况	(18)
二、欧洲大陆国家证据制度的历史沿革	(25)
三、联合国司法准则中有关证据的规定	(31)
第二节 我国证据法的历史沿革	(33)
一、古代中国的证据法	(33)
二、近现代中国的证据法	(42)

2 证据法学

三、当代中国的证据法	(47)
【案例1】“十五贯”冤案——中国古代审案重查明事实真相	(50)
【案例2】美国辛普森“杀妻”案——对抗制下的证据法	(52)
第三章 证据法学的历史发展	(54)
第一节 外国证据法学的历史发展	(54)
一、欧洲大陆国家证据法学	(54)
二、英美国家证据法学	(60)
第二节 中国证据法学的历史沿革	(65)
一、中国古代证据理论与学说	(65)
二、清末证据法学研究	(71)
三、民国时期证据法研究	(72)
四、新中国证据法学研究	(74)
【案例1】岳飞冤案——“莫须有”之罪	(79)
【案例2】中世纪英国和丹麦搜捕和审判巫师案——宗教迷雾中的证据法	(80)
第四章 证据法的基础理论	(82)
第一节 认识论	(82)
一、哲学上的认识论	(82)
二、诉讼认识论	(84)
三、客观真实与法律真实	(86)
第二节 价值论	(93)
一、公正	(93)
二、人权	(96)
三、秩序	(99)
四、效率	(103)
【案例1】李娟诉张昆明债务纠纷案——体现法律真实的证明标准	(105)
【案例2】陕西邱兴华杀人案——程序正当性的缺陷	(106)
第五章 证据法的基本原则	(108)
第一节 概述	(108)
第二节 证据裁判原则	(110)
一、证据裁判原则的产生	(110)
二、证据裁判原则在我国的确立	(111)

三、证据裁判原则的内涵	(112)
第三节 程序法定原则	(114)
一、程序法定原则的缘起与发展	(114)
二、程序法定原则的要求	(116)
第四节 无罪推定原则	(118)
一、无罪推定概述	(118)
二、无罪推定的证据法意义	(121)
三、无罪推定原则与我国证据法	(123)
第五节 反对强迫自证其罪原则	(125)
一、反对强迫自证其罪原则概述	(125)
二、反对强迫自证其罪原则的理论基础	(127)
三、反对强迫自证其罪原则与我国证据法	(129)
【案例1】浙江吴大全“杀人”案——程序法定原则	(130)
【案例2】河南赵作海“杀人”案——有罪推定酿恶果	(132)
【案例3】英国李尔本案——反对强迫自证其罪	(133)

第二编 证 据 论

第六章 证据概述	(137)
第一节 证据的概念	(137)
第二节 证据的属性	(139)
一、英美法系——证据的关联性与可采性	(140)
二、大陆法系——证据能力和证明力	(142)
三、我国的证据属性	(143)
第三节 证据的意义	(149)
一、证据是诉讼活动的基本条件	(149)
二、证据是实现司法公正的基础	(150)
三、证据是维护当事人合法权益的手段	(150)
四、证据是进行法制宣传教育的生动材料	(150)
【案例1】杨某强奸案——证据的意义:巧用电子证据 认定真凶	(151)
【案例2】方正集团、红楼研究所诉高术天力公司侵权案—— 证据的可采性:“陷阱取证”	(151)

第七章 证据的种类	(153)
第一节 概述	(153)
第二节 物证	(155)
一、物证的含义和范围	(155)
二、物证的特征	(155)
三、物证的分类	(157)
四、物证的意义	(158)
第三节 书证	(159)
一、书证的含义和范围	(159)
二、书证的特点	(159)
三、书证的分类	(160)
四、书证的意义	(161)
第四节 证人证言	(162)
一、证人证言的含义	(162)
二、证人证言的特点	(162)
三、证人资格	(163)
四、证人的作证义务	(164)
五、拒绝作证的特权	(165)
六、证人的权利及安全保障	(166)
七、证人证言的意义	(167)
第五节 被害人陈述	(168)
一、被害人陈述的含义	(168)
二、被害人陈述的特点	(168)
三、被害人陈述的意义	(169)
第六节 犯罪嫌疑人、被告人的供述和辩解	(170)
一、犯罪嫌疑人、被告人的供述和辩解的含义和种类	(170)
二、犯罪嫌疑人、被告人的供述和辩解的特点	(170)
三、犯罪嫌疑人、被告人的供述和辩解的意义	(171)
第七节 当事人陈述	(172)
一、当事人陈述的概念与特征	(172)
二、当事人陈述的效力	(173)
三、当事人陈述的分类	(174)
四、当事人的自认	(175)
五、当事人陈述的审查与判断	(180)

第八节 鉴定结论	(181)
一、鉴定结论的含义	(181)
二、鉴定结论的特点	(182)
三、鉴定结论的种类	(183)
四、我国的司法鉴定体制	(187)
五、鉴定人的权利义务和对鉴定工作的基本要求	(189)
六、鉴定结论的意义	(189)
第九节 勘验、检查笔录	(190)
一、勘验、检查笔录的含义	(190)
二、勘验、检查笔录的种类	(191)
三、勘验、检查笔录的特点	(191)
四、勘验、检查笔录的意义	(192)
第十节 现场笔录	(193)
一、现场笔录的含义	(193)
二、现场笔录的特征	(194)
三、现场笔录在行政活动中的应用情形	(195)
四、现场笔录与勘验笔录之关系	(196)
第十一节 视听资料	(197)
一、视听资料的含义	(197)
二、视听资料的种类	(198)
三、视听资料的特点	(199)
四、视听资料的意义	(201)
【案例1】周守学故意伤害案——司法鉴定的特征	(202)
【案例2】山西李逢春“强奸”案——DNA 鉴定结论存在 重大差误	(202)
【案例3】黑龙江张金波“强奸”案——被害人虚假陈述	(204)
【案例4】蔡增雄不服海关行政处罚上诉案——现场笔录 在行政诉讼中的重要性	(205)
【案例5】王某诉税务机关行政处罚决定违法案——现场 笔录的证明力	(206)
第八章 证据的分类	(207)
第一节 证据分类概述	(207)
第二节 言词证据和实物证据	(209)
一、言词证据和实物证据概说	(209)

二、言词证据和实物证据的特点	(210)
三、运用言词证据和实物证据的规则	(211)
第三节 原始证据和传来证据	(212)
一、原始证据和传来证据概说	(212)
二、区分原始证据和传来证据的意义	(213)
三、运用传来证据定案的规则	(214)
第四节 有罪证据和无罪证据	(214)
一、有罪证据与无罪证据概说	(214)
二、有罪证据和无罪证据的运用	(215)
三、区分有罪证据与无罪证据的意义	(216)
第五节 直接证据和间接证据	(216)
一、直接证据和间接证据概说	(216)
二、直接证据和间接证据的特点	(217)
三、间接证据的运用规则	(218)
第六节 本证与反证	(219)
一、本证与反证划分的标准与概念	(219)
二、反证与反驳性证据的区别	(220)
三、区分本证与反证的意义	(221)
【案例1】河南黄新“杀人”案——间接证据的运用	(222)
【案例2】云南孙万刚“强奸杀人”案——言词证据与 实物证据	(223)
【案例3】李某与银行借款合同纠纷案——间接证据的 证明力	(224)
第九章 证据规则	(226)
第一节 证据规则概述	(226)
一、证据规则的概念和演进	(226)
二、证据规则的体系	(227)
三、我国证据规则的形成	(227)
四、证据规则的意义	(228)
第二节 关联性规则	(229)
一、关联性规则概述	(229)
二、关联性规则	(230)
三、我国的关联性规则	(233)

第三节 非法证据排除规则	(234)
一、非法证据排除规则概述	(234)
二、非法证据排除规则的确立与发展	(235)
三、我国的非法证据排除规则	(243)
第四节 传闻证据规则	(250)
一、传闻证据概述	(250)
二、传闻证据规则	(251)
三、传闻证据规则的例外	(252)
四、传闻证据规则的发展变化	(254)
五、我国的相关立法和司法现状	(255)
第五节 最佳证据规则	(259)
一、最佳证据规则概述	(259)
二、最佳证据规则的国外立法状况	(260)
三、我国最佳证据规则的相关立法	(262)
第六节 意见证据规则	(265)
一、意见证据规则概述	(265)
二、意见证据规则的例外	(266)
三、国外关于意见证据规则的规定	(268)
四、我国的意见证据规则	(269)
第七节 口供补强规则	(270)
一、口供补强规则概述	(270)
二、口供补强规则与自白规则	(272)
三、我国的口供补强规则	(273)
【案例1】美国马普诉俄亥俄案——非法证据排除规则	(273)
【案例2】美国唐·邓肯谋杀案——意见证据规则	(275)
【案例3】辽宁李化伟“杀妻”案——口供补强规则	(275)

第三编 证 明 论

第十章 证明概述	(281)
第一节 证明的概念	(281)
第二节 证明的构成	(286)
一、证明对象	(286)
二、证明责任	(287)

三、证明标准	(288)
四、证明的手段和方法	(289)
五、证明过程	(289)
第三节 证明的分类	(290)
一、刑事诉讼证明、民事诉讼证明与行政诉讼证明	(290)
二、严格证明与自由证明	(292)
三、狭义证明与释明、疏明	(293)
【案例1】彭宇撞人案——民事证明的多角度解读	(293)
【案例2】湖北李端庆“强奸”案——不当的证明手段和 方法导致错案	(294)
第十一章 证明对象	(296)
第一节 证明对象概述	(296)
一、证明对象的概念	(296)
二、证明对象的特征	(296)
第二节 刑事诉讼证明对象	(298)
一、实体法事实	(298)
二、程序法事实	(300)
第三节 民事诉讼中的证明对象	(305)
一、民事诉讼中证明对象的范围	(305)
二、证明对象的具体化	(307)
三、免于证明的事实	(309)
第四节 行政诉讼证明对象	(311)
一、具体行政行为违法案件的证明对象	(312)
二、不作为违法案件的证明对象	(313)
三、行政赔偿诉讼案件的证明对象	(314)
四、行政诉讼程序事实	(315)
【案例1】美国博拉德沃斯“强奸杀人”案——证明不充分 造成错案	(315)
【案例2】张某杀人案——刑事诉讼证明对象的范围	(317)
【案例3】凯立公司诉证监会案——具体行政行为违法案件 的证明对象	(318)
【案例4】赵秉涌等诉公安机关不作为案——不作为案件的 证明对象	(319)

第十二章 证明责任	(321)
第一节 证明责任概述	(321)
一、证明责任的概念和意义	(321)
二、证明责任的源流演变	(322)
三、我国诉讼中的证明责任	(324)
第二节 刑事诉讼证明责任	(326)
一、举证责任	(326)
二、证明职责	(329)
第三节 民事诉讼证明责任	(330)
一、民事证明责任的分配	(330)
二、证明责任的倒置	(336)
三、当事人的举证与人民法院依职权调查取证	(342)
第四节 行政诉讼举证责任	(343)
一、行政诉讼举证责任分配规则	(343)
二、行政诉讼举证责任分配与行政程序举证责任分配的 关系	(346)
【案例1】“上海土地爷”殷国元案——刑事证明责任的 分配	(347)
【案例2】罗满秀不服公安局治安处罚案——行政诉讼的 举证责任	(349)
【案例3】徐高诉旅游局不履行法定职责案——原告提供 特定证据材料	(349)
【案例4】尹琛琰诉110行政不作为案——原告对损害 事实的举证责任	(350)
第十三章 证明标准	(352)
第一节 证明标准概述	(352)
一、证明标准的概念和意义	(352)
二、证明标准的设定	(353)
第二节 刑事诉讼的证明标准	(355)
一、立案的证明标准	(355)
二、逮捕的证明标准	(356)
三、侦查终结的证明标准	(356)
四、提起公诉的证明标准	(357)
五、有罪判决的证明标准	(357)