

21

21世纪法学规划教材

证据法学

(修订版)

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

| 修订版 |

主 编 | 陈光中



法律出版社

始创于 1954 年

www.lawpress.com.cn

好书,同好老师和好学生分享

图书在版编目(CIP)数据

证据法学 / 陈光中主编. —2 版. —北京: 法律出版社, 2013. 8

ISBN 978 - 7 - 5118 - 5187 - 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(2013)第 171389 号

证据法学(修订版)

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 720 毫米×960 毫米 1/16

版本 2013 年 8 月第 2 版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 永恒印刷有限公司

印张 30.25 字数 535 千

印次 2013 年 8 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 张建伟

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 - 5187 - 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)

修订版说明

本教材自2011年5月出版以来,反响良好。在此期间,我国证据立法取得重要进展。2012年3月14日第十一届全国人民代表大会第五次会议通过的《关于修改〈中华人民共和国刑事诉讼法〉的决定》以及2012年8月31日第十一届全国人民代表大会常务委员会第二十八次会议通过的《关于修改〈中华人民共和国民事诉讼法〉的决定》分别对刑事、民事证据制度作了较大的修改完善。最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家安全部、司法部以及全国人大常委会法制工作委员会等部门分别或联合制定的若干解释文件对刑事证据制度作了进一步补充性完善。为了适应立法、司法实践以及理论研究发展的需要,我们及时对该书进行了修订。

此次修订与原版在编章结构和体例上没有改变,但内容上有较大修改,并增加了案例。

本版作者以及分工也没有变化,其中汪海燕教授、陈学权副教授已评为博士生导师。另外,本版由北京外国语大学法学院教师郑曦博士担任秘书,郑曦和对外经济贸易大学法学院教师曾新华博士参加了编辑工作。

书中不足之处,希望各位读者不吝指出。

本书编写组
2013年6月28日

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。在上世纪五十年代中期,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宿愿,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、本书以大学本科法学专业学生为主要对象,也可作为研究生和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指正。

七、本书作者及具体分工如下(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

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,郑曦还负责秘书工作。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	《中华人民共和国刑事诉讼法》(1979年)	1979年《刑事诉讼法》
3	《中华人民共和国刑事诉讼法》(1996年)	1996年《刑事诉讼法》
4	《中华人民共和国刑事诉讼法》(2012年)	《刑事诉讼法》
5	《中华人民共和国刑法》	《刑法》
6	《中华人民共和国律师法》	《律师法》
7	《中华人民共和国人民警察法》	《人民警察法》
8	《中华人民共和国国家安全法》	《国家安全法》
9	《中华人民共和国人民法院组织法》	《人民法院组织法》
10	《中华人民共和国人民检察院组织法》	《人民检察院组织法》
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、全国人大常委会法制工作委员会《关于实施刑事诉讼法若干问题的规定》	六部门《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》
13	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》
14	最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家安全部、司法部《关于进一步严格依法办案确保办理死刑案件质量的意见》	两院三部 《办理死刑案件意见》

续表

序号	全 称	简 称
15	最高人民法院、最高人民检察院、公安部、司法部《关于刑事诉讼法律援助工作的规定》	两院两部《法律援助规定》
16	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》
17	最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国刑事诉讼法〉的解释》	最高法《解释》
18	最高人民检察院《人民检察院刑事诉讼规则(试行)》	最高检《规则》
19	公安部《公安机关办理刑事案件程序规定》	公安部《规定》
20	司法部《司法鉴定程序通则》	司法部《司法鉴定通则》
21	《中华人民共和国国家赔偿法》	《国家赔偿法》
22	《中华人民共和国民事诉讼法》(2007年)	2007年《民事诉讼法》
23	《中华人民共和国民事诉讼法》(2012年)	《民事诉讼法》
24	《中华人民共和国行政诉讼法》	《行政诉讼法》
25	最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的意见》	最高法《民诉意见》
26	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》
27	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》
28	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》
29	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》

联合国法律文件

序号	全 称	简 称
1	联合国《公民权利和政治权利国际公约》	联合国《两权公约》
2	联合国《关于保护死刑犯的权利的保障措施》	联合国《死刑犯权利保障措施》
3	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》
4	联合国《囚犯待遇最低限度标准规则》	联合国《囚犯待遇规则》
5	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》
6	联合国《关于检察官作用的准则》	联合国《检察官作用准则》
7	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》
8	联合国《打击跨国组织犯罪公约》	联合国《打击跨国犯罪公约》
9	联合国《反腐败公约》	联合国《反腐败公约》

目 录

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)
第二节 证据法学的学科定位及研究对象	(8)
第三节 证据法学的研究方法	(12)
【案例1】湖北佘祥林“杀妻”案——证据法的重要性	(15)
【案例2】纽约中央公园强奸案——误用证据铸冤案	(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)
第二节 我国证据法的历史沿革	(33)
【案例1】“十五贯”冤案——中国古代审案重查明事实真相	(52)
【案例2】美国辛普森“杀妻”案——对抗制下的证据法	(53)
第三章 证据法学的历史发展	(56)
第一节 外国证据法学的历史发展	(56)
第二节 中国证据法学的历史沿革	(67)
【案例1】岳飞冤案——“莫须有”之罪	(81)
【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	(82)
第四章 证据法的基础理论	(84)
第一节 认识论	(84)
第二节 价值论	(95)
【案例1】张辉、张高平冤案——“尊重和保障人权” 是防范冤假错案的底线	(107)
【案例2】李娟诉张昆明债务纠纷案——体现法律 真实的证明标准	(109)
【案例3】陕西邱兴华杀人案——程序正当性的缺陷	(110)

第五章 证据法的基本原则	(112)
第一节 概述	(112)
第二节 证据裁判原则	(114)
第三节 程序法定原则	(118)
第四节 无罪推定原则	(122)
第五节 反对强迫自证其罪原则	(130)
【案例1】浙江吴大全“杀人”案——程序法定原则	(135)
【案例2】河南赵作海“杀人”案——有罪推定酿恶果	(136)
【案例3】英国李尔本案——反对强迫自证其罪	(137)

第二编 证据论

第六章 证据概述	(141)
第一节 证据的概念	(141)
第二节 证据的属性	(143)
第三节 证据的意义	(153)
【案例1】杨某强奸案——证据的意义:巧用电子证据 认定真凶	(155)
【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”	(155)
第七章 证据的种类	(157)
第一节 概述	(157)
第二节 物证	(158)
第三节 书证	(162)
第四节 证人证言	(165)
第五节 被害人陈述	(172)
第六节 犯罪嫌疑人、被告人的供述和辩解	(174)
第七节 当事人陈述	(176)
第八节 鉴定意见	(185)
第九节 勘验、检查、辨认、侦查实验等笔录	(195)
第十节 现场笔录	(198)
第十一节 视听资料、电子数据	(202)
【案例1】周守学故意伤害案——司法鉴定的特征	(207)
【案例2】山西李逢春“强奸”案——DNA 鉴定意见	

存在重大差误	(207)
【案例3】黑龙江张金波“强奸”案——被害人虚假陈述	(209)
【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	(210)
【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	(211)
第八章 证据的分类	(212)
第一节 证据分类概述	(212)
第二节 言词证据和实物证据	(214)
第三节 原始证据和传来证据	(217)
第四节 有罪证据和无罪证据	(219)
第五节 直接证据和间接证据	(221)
第六节 本证与反证	(224)
【案例1】河南黄新“杀人”案——间接证据的运用	(227)
【案例2】云南孙万刚“强奸杀人”案——言词证据与实物证据	(228)
【案例3】李某与银行借款合同纠纷案——间接证据的证明力	(229)
第九章 证据规则	(231)
第一节 证据规则概述	(231)
第二节 关联性规则	(234)
第三节 非法证据排除规则	(239)
第四节 传闻证据规则	(253)
第五节 最佳证据规则	(263)
第六节 意见证据规则	(269)
第七节 口供补强规则	(275)
【案例1】美国马普诉俄亥俄案——非法证据排除规则	(278)
【案例2】美国唐·邓肯谋杀案——意见证据规则	(279)
【案例3】辽宁李化伟“杀妻”案——口供补强规则	(280)
第三编 证明论	
第十章 证明概述	(285)
第一节 证明的概念	(285)
第二节 证明的构成	(289)
第三节 证明的分类	(293)

【案例1】彭宇撞人案——民事证明的多角度解读	(296)
【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	(297)
第十一章 证明对象	(298)
第一节 证明对象概述	(298)
第二节 刑事诉讼证明对象	(300)
第三节 民事诉讼中的证明对象	(307)
第四节 行政诉讼证明对象	(314)
【案例1】美国博拉德沃斯“强奸杀人”案——证明 不充分造成错案	(318)
【案例2】张某杀人案——刑事诉讼证明对象的范围	(320)
【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	(321)
【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	(322)
第十二章 证明责任	(323)
第一节 证明责任概述	(323)
第二节 刑事诉讼证明责任	(328)
第三节 民事诉讼证明责任	(331)
第四节 行政诉讼举证责任	(344)
【案例1】“上海土地爷”殷国元案——刑事证明责任的分配	(349)
【案例2】委托取款纠纷案——民事证明责任分配 与法官的裁量权	(350)
【案例3】罗满秀不服公安局治安处罚案——行政诉讼的 举证责任	(352)
【案例4】郑州市民要求热力公司公开财务报表案 ——被告作出拒绝公开政府信息决定的举证责任	(353)
【案例5】尹琛琰诉110行政不作为案——原告对损害事实的 举证责任	(354)
第十三章 证明标准	(355)
第一节 证明标准概述	(355)
第二节 刑事诉讼的证明标准	(358)
第三节 民事诉讼证明标准	(367)
第四节 行政诉讼证明标准	(372)

【案例1】云南杜培武“杀人”案——刑事诉证明标准	(376)
【案例2】顾月妹诉上海工艺美术商厦案——民事诉讼中的 证明标准	(378)
【案例3】贤成大厦诉工商行政管理局案——行政诉讼 证明标准	(379)
第十四章 刑事诉讼证明过程	(381)
第一节 刑事证据的收集	(381)
第二节 刑事证据的保全	(393)
第三节 各种刑事证据的审查判断	(395)
第四节 全案证据的综合审查判断	(406)
【案例1】四川何珍瑞“杀人”案——违反原则收集证据 造成无头案	(410)
【案例2】甘肃彭清“贩毒”案——缉毒警察滥用诱惑侦查	(412)
【案例3】湖北潘楷等“投毒”案——测谎仪作为定案根据 造成错案	(413)
第十五章 民事、行政诉讼证明过程	(414)
第一节 民事诉讼证明过程	(414)
第二节 行政诉讼证明过程	(429)
【案例1】泰隆公司诉国土资源局行政许可案——行政诉讼的 举证时限	(446)
【案例2】翔钢公司不服工商局行政处罚案——鉴定意见的 审查	(447)
第十六章 推定与司法认知	(448)
第一节 推定	(448)
第二节 司法认知	(457)
【案例1】重庆文强案——刑事诉讼中的推定	(461)
【案例2】王某诉朱某人身伤害民事赔偿案——司法认知	(462)

第一编 总 论

第一章 证据法学概述

第一节 证据法的性质、渊源和立法模式

一、证据法的性质

证据法学是研究证据法之学。什么是证据法？证据法是国家制定或认可的关于诉讼中如何收集、审查和判断证据以认定案件事实的法律规范。我国没有独立的证据法典，有关证据的法律规范主要分散规定在刑事诉讼法、民事诉讼法和行政诉讼法中。

关于证据法之性质，理论界有不同的看法。我们认为，证据法具有程序法与公法之性质。

(一) 程序法

按照规定内容的不同，可将法划分为实体法和程序法。实体法所规定的主要是法律关系主体的实体权利与义务；程序法所规定的主要是保证法律关系主体的实体权利和义务得以实施的程序或方式。证据法是程序法还是兼有实体法和程序法的双重属性？理论界有两种不同的观点：第一种观点认为，证据法是程序法的组成部分，如我国台湾地区著名诉讼法学者陈朴生先生认为：“刑事证据法，乃刑事诉讼法之一部。”〔1〕第二种观点认为，证据法兼有实体法和程序法的双重属性，理由是：有一些有关证据的法律规范出现在实体法中，而且这些证据规范与实体权利义务的分配紧密相关。如有学者指出：“《法国民法典》贯彻一个思想，认为证明责任分配问题不是简单的技术性规定，而是实体法上对权利义务关系和当事人的利益分配，因此应当在实体法中规定。”〔2〕

我们认为，部分证据法律规范确实具有一定的实体法性质，如有关民事证明责任分配的规定，与民事责任的归责原则就存在着紧密的关系，在很大程度上具有实体法的性质。但是，程序法和实体法的划分并不是绝对的，判断一种法律是程序法或实体法，不能仅仅抓住其中的部分内容，而应从总体看该法律中占据主

〔1〕 陈朴生：《刑事证据法》（重订本），三民书局1992年版，第1页。

〔2〕 张卫平主编：《外国民事证据制度研究》，清华大学出版社2003年版，第456页。