

检察机关证据运用 研究

主 编：王一俊
副主编：郭兴莲



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

检察机关证据运用 研究

主 编：王一俊
副主编：郭兴莲



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

检察机关证据运用研究 / 王一俊主编. —北京:
法律出版社, 2016. 4

ISBN 978 - 7 - 5118 - 9350 - 5

Ⅰ. ①检… Ⅱ. ①王… Ⅲ. ①检察机关—证据—研究
—中国 Ⅳ. ①D926. 3

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2016)第 072387 号

检察机关证据运用研究

王一俊 主编

责任编辑 黄倩倩
装帧设计 李 瞻

© 法律出版社·中国

开本 720 毫米×960 毫米 1/16
版本 2016 年 4 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 三河市龙大印装有限公司

印张 30.25 字数 396 千
印次 2016 年 4 月第 1 次印刷
编辑统筹 学术·对外出版分社
经销 新华书店
责任印制 陶 松

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 - 9350 - 5

定价:78.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

证据科学教育部重点实验室（中国政法大学）开放基金资助课题
(Supported by the Opening Project of Key Laboratory of Evidence Science
(China University of Political Science and Law) ,
Ministry of Education)
项目编号: 2011KFKT05

作者及分工

王一俊（第二章）：北京市人民检察院第三分院检察长，一级高级检察官，全国检察理论研究人才，中国政法大学兼职教授、博士生导师

廖明（第一章）：法学博士，北京师范大学副教授

魏菲（第二章）：北京市人民检察院第三分院反贪侦查一处副处长，四级高级检察官

刘松（第三章）：法学硕士，海淀区人民检察院监所检察处副处长，北京市检察机关侦查监督业务标兵

田申（第四章）：法学硕士，北京市人民检察院第二分院二审监督处二级检察官，北京市十百千人才入库人选，北京市检察机关公诉之星

李斌（第四章）：法学博士，北京市人民检察院第二分院案件管理办公室一级检察官

赵永红（第五章）：法学博士，北京市人民检察院第一分院二审监督处处长，三级高级检察官，全国检察理论研究人才

宋海（第六章）：公共管理学硕士，北京市人民检察院第三分院民事检察处处长，三级高级检察官，北京市检察业务专家（民行领域）

郭兴莲（第七章）：法学博士，北京市人民检察院第三分院法律政策研究室主任，三级高级检察官，全国检察理论研究人才

高鹏志（第七章）：法学硕士，北京市人民检察院第三分院行政检察处检察官

前 言

证据是可以用于证明案件事实的材料,是诉讼的核心,全部的诉讼活动都是围绕着证据开展的。司法实践中,证据运用的含义较为广泛,不仅包括“收集、固定、保存、审查、运用证据”,还包括“证人、鉴定人出庭”“认定证据”等内容。证据运用需要严格依照法律、司法解释等进行,近年来,三大诉讼法和最高人民法院、最高人民检察院一系列司法解释的出台,对我国证据制度作了进一步完善,同时也对证据运用提出了新的要求。正确理解和把握这些新的规定,准确运用证据,是司法机关公平、公正审理案件,防止和杜绝错案发生的重要保障。

检察机关作为国家的法律监督机关,办理各类案件都离不开证据的运用。由于职能分工不同,检察机关对证据的运用明显不同于公安机关和法院:检察机关要在刑事审前程序发挥主导作用,注重证据的收集、固定、保存、审查、运用;庭审中要发挥指控和证明犯罪的主体作用,注重庭审环节的举证和质证;对刑事、民事、行政裁判进行

监督,收集、审查和运用证据,提出监督意见。检察权运行的各个环节职能不同,证据运用存在的问题和对策也不同。认真梳理近年来检察机关运用证据的情况,深入分析在证据运用过程中发现的主要问题,探寻解决方法,为检察机关以后在证据运用方面提供有价值的意见。

为此,我们专门组建了课题组对检察机关证据运用问题进行研究。课题组成员有来自高校的证据学方面的学者,更多的是北京市检察机关具有丰富实践经验、扎实理论功底和相关领域研究成果的检察官。课题紧紧围绕“检察权行使”“证据”“运用”三个关键词开展,集中对检察机关证据运用的特点、重点、难点进行研究;以问题为导向,归纳、总结、提炼实践中证据运用存在的问题,参考国内先进经验、前沿理论成果,深入分析;采用实证研究的方法,分析近3年北京地区证据运用的典型案例、材料,兼顾其他省市的典型案例;抓住检察权运行的主要工作展开,避免大而全的泛泛而论,避免沦为基础知识的普及。

本书是课题研究的成果之一,按专题分为七章:第一章对检察机关证据运用的基本问题进行研究;第二章讲述职务犯罪侦查过程中,面对法律挑战和现实困境,初查阶段证据搜集、言词证据不稳定、纪检监察机关调取的证据的可采性、电子证据和再生证据的运用等存在的问题和对策;第三章分别对审查逮捕的三要素,即犯罪事实要素、刑罚要素和社会危险性要素的证据运用问题进行考察,对存在的问题及可能的成因进行分析,对工作实践中证据运用涉及的其他问题进行阐述;第四章选取典型刑事错案、无罪案件、存疑不起诉案件作为样本,分析刑事起诉传统审查证据模式存在的问题、成因及对策,对出庭公诉证据运用情况进行归纳、总结、分析;第五章从刑事二审程序的构造和证据裁判规则出发,分析刑事二审证据的审查与运用,提出证据审查运用程序的完善方法;

第六章在北京市检察机关民事监督案件基本情况的基础上,对证据运用中存在的问题及成因进行研究,对民事抗诉案件、不支持监督申请案件和检察建议的证据运用进行论述;第七章分析行政公益诉讼证据运用的困境和解决对策,尝试构建行政公益诉讼的证据运用规则。

由于时间和水平等因素的限制,书中难免存在疏漏,恳请读者不吝指正。

A handwritten signature in black ink, consisting of the characters '王' (Wang) and '一峰' (Yifeng) in a stylized, cursive script.

2016年3月1日

缩略语

(一)本书中,除直接引用中出现使用全称的法律、法规名称外,其他正文内容一律使用简称,如《中华人民共和国刑事诉讼法》简称为《刑事诉讼法》。

(二)本书中其他常用文件名称简称如下:

序号	文件全称	文件简称	发文编号
1	《人民检察院刑事诉讼规则(试行)》	《刑事诉讼规则》	高检发释字[2012]2号
2	《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》	《刑诉法解释》	法释[2012]21号
3	《最高人民法院关于行政诉讼证据若干问题的规定》	《行政诉讼证据规定》	法释[2002]21号
4	《人民检察院民事诉讼监督规则(试行)》	《民事诉讼监督规则》	高检发释字[2013]3号
5	《关于办理死刑案件审查判断证据若干问题的规定》	《死刑案件证据规定》	法发[2010]20号
6	《关于办理刑事案件排除非法证据若干问题的规定》	《排除非法证据若干规定》	法发[2010]20号
7	《中共中央关于全面推进依法治国若干重大问题的决定》	《全面依法治国的决定》	—
8	《最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定》	《民诉证据规定》	法释[2001]33号
9	《检察机关提起公益诉讼试点方案》	《公益诉讼试点方案》	高检发民字[2015]2号
10	《最高人民检察院关于加强出庭公诉工作的意见》	《加强出庭公诉工作意见》	高检发诉字[2015]5号
11	《公安机关办理刑事案件程序规定》	《刑事案件程序规定》	公安部令(第127号)
12	《人民检察院讯问职务犯罪嫌疑人实行全程同步录音录像的规定》	《全程同步录音录像的规定》	高检发反贪字[2014]213号

目 录

第一章 检察机关证据运用的基本问题 / 1

第一节 检察机关证据运用的一般问题 / 1

一、检察机关证据运用的概念 / 1

(一) 证据运用界说 / 1

(二) 检察机关证据运用界说 / 4

二、检察机关证据运用的特点 / 6

(一) 运用主体的特殊性 / 6

(二) 证明对象的特殊性 / 9

(三) 证明标准的特殊性 / 11

(四) 证明责任的特殊性 / 13

(五) 证据规则运用的特殊性 / 15

三、检察机关证据运用的原则 / 16

(一) 遵守法制原则 / 16

(二) 保障人权原则 / 17

(三) 法律监督原则 / 19

(四) 庭审中心主义原则 / 20

(五) 证据裁判原则 / 20

(六) 全面收集和审查原则 / 21

第二节 检察机关证据运用概述 / 23

一、职务犯罪侦查的证据运用 / 23

(一) 电子证据运用的困境与对策 / 23

(二) 纪检监察证据转化问题 / 28

(三) 同步录音录像制度 / 31

(四) 再生证据 / 33

二、审查逮捕的证据运用 / 35

(一) 审查逮捕阶段的证明标准 / 35

(二) 审查逮捕阶段的非法证据排除 / 37

三、审查起诉的证据运用 / 38

(一) 审查起诉阶段的证明标准 / 38

(二) 审查起诉阶段的非法证据排除 / 41

四、法庭审判的证据运用 / 45

(一) 庭审前证据开示 / 45

(二) 庭审阶段非法证据排除 / 46

(三) 审查逮捕、审查起诉与庭审阶段证明标准的差异 / 47

五、未成年人品格证据运用 / 50

(一) 品格证据的意义 / 50

(二) 品格证据在未成年人案件中的运用 / 51

六、检察机关公益诉讼的证据运用 / 54

(一) 检察机关公益诉讼的依据 / 54

(二) 检察机关公益诉讼之证据运用 / 54

第三节 检察机关证据运用的现状与改进对策 / 56

一、检察机关证据运用的主要问题 / 56

(一) 检察机关证据运用观念上的问题 / 56

(二) 检察机关证据运用实务中的问题 / 58

二、检察机关证据运用的重要性 / 67

(一) 关系到冤假错案的防范 / 68

(二) 关系到检察公信力的建立 / 70

(三) 关系到法治国家的建设 / 72

三、完善检察机关证据运用的对策 / 74

(一) 检察机关证据运用观念的转变 / 74

(二) 检察证据运用体系的完善 / 84

第二章 职务犯罪侦查证据运用研究 / 94

第一节 职务犯罪证据运用的法律挑战和现实困境 / 94

一、职务犯罪案件证据运用的法律挑战 / 95

(一) 检察机关侦查权在目前法律框架下呈现的不完整性 / 95

(二) 新《刑事诉讼法》和司法解释对职务犯罪侦查的影响和
挑战 / 98

二、职务犯罪证据收集运用的现实困境 / 99

(一) 近几年职务犯罪案件证据运用现状分析 / 99

(二) 职务犯罪证据收集运用中存在的问题 / 102

第二节 职务犯罪证据的收集与运用 / 108

一、初查阶段证据收集应强化手段、更新方法 / 109

(一) 初查在职务犯罪侦查中的适用困境 / 109

(二) 加强情报信息的收集运用 / 110

(三) 运用“大数据”实现初查情报的精细化收集 / 112

二、侦查阶段应着重解决证据固定的难点 / 117

(一) 言词证据的固定 / 118

(二) 信息化证据的收集固定 / 120

三、特殊证据在职务犯罪侦查中的运用 / 122

(一) 纪检监察机关调取证据如何在职务犯罪侦查中加以运用 / 122

(二) 再生证据在职务犯罪侦查中的运用 / 127

(三) 技术侦查证据在职务犯罪侦查中的运用 / 128

第三章 逮捕证据运用研究 / 132

第一节 犯罪事实要素的证据运用 / 136

一、捕后不起诉案件的不起诉原因分析 / 137

(一)捕后存疑不起诉原因分析 / 137

(二)捕后法定不起诉原因分析 / 138

(三)捕后相对不起诉原因分析 / 139

二、不起诉原因反映出的逮捕证据运用问题 / 139

(一)证明力问题处理上的问题 / 141

(二)过于依赖言词证据,特别是有罪供述,对客观性证据重视不够 / 147

(三)对逮捕阶段证据的不完备性警惕不够,对在案证据缺少合理预判 / 151

(四)对证据本身的层次性不够关注,次级证据审查不严格 / 155

(五)证据预判存在的风险 / 158

第二节 刑罚要素和社会危险性要素的证据运用 / 159

一、刑罚要素的证据运用 / 159

(一)刑罚要素的证据运用情况考察 / 160

(二)如何看待刑罚要素论证的缺失 / 161

二、社会危险性要素的证据运用 / 163

(一)社会危险性要素证据运用的情况考察 / 163

(二)如何看待实践中社会危险性要素的证据运用情况 / 165

第三节 逮捕证据运用中其他需要注意的问题 / 172

一、关于证据能力的问题 / 172

(一)形式上审查文书是否齐备 / 173

(二)通过对证明力的审查来发现证据能力的问题 / 177

(三)其他问题证据的处理 / 178

二、直觉在证据运用中的地位 / 181

三、捕前提讯的相关问题 / 184

四、证据调查核实与侦查 / 187

五、目的性论证问题 / 189

六、证据的形式性运用中需要注意的一些问题 / 191

(一)言词证据摘录 / 192

(二)证据分析 / 198

(三) 审查逮捕意见书的制作 / 201

第四章 刑事起诉证据运用研究 / 206

第一节 刑事起诉传统审查证据模式存在的问题 / 206

- 一、典型刑事错案、无罪案件样本分析情况统计 / 206
- 二、典型刑事错案、无罪案件证据采纳与运用中存在的问题 / 207
 - (一) 非法证据未能有效排除 / 207
 - (二) 证明体系间关键证据不能相互印证 / 213
 - (三) 对关键证据存在的问题把握不准 / 215
- 三、北京地区存疑不起诉案件样本分析情况统计 / 220
 - (一) 2013 ~ 2014 年北京市 11 区县检察院存疑不起诉案件罪名分布情况统计 / 221
 - (二) 2013 ~ 2014 年北京市 11 区县检察院存疑不起诉案件存疑事由分布情况统计 / 223
 - (三) 2013 ~ 2014 年北京市 11 区县检察院存疑不起诉案件主要案由存疑事由分布情况统计 / 225
- 四、存疑不起诉案件证据采纳与运用中的经验与不足 / 227
 - (一) 存疑不起诉案件证据采纳与运用的相关经验 / 227
 - (二) 存疑不起诉案件证据采纳与运用的不足 / 230

第二节 刑事起诉证据模式存在问题的成因 / 234

- 一、“有罪推定”的法律思维 / 234
 - (一) 刑事诉讼法“二元任务结构”对“有罪推定”的抑制作用不佳 / 234
 - (二) 主观主义刑法观推动“有罪推定”的形成与发展 / 235
- 二、“口供中心主义”的诉讼思维 / 236
 - (一) 主观主义刑法观对侦查取证模式的反噬 / 237
 - (二) 缺少刑事实体法关怀的刑事诉讼证明体系 / 239
- 三、“侦查中心主义”的诉讼结构 / 240
 - (一) 被作为“惩罚手段”的审前羁押措施 / 241

(二) 缺少对侦查行为的制约“能力” / 242

(三) 辩护人的“有效参与”不足 / 244

四、“粗放式”的案件审查模式 / 245

第三节 刑事起诉证据审查与运用规范 / 248

一、刑事起诉证据审查与庭审中心主义 / 248

(一) 庭审中心主义与案件证据审查的精细化发展 / 249

(二) 适应庭审中心主义转变传统审查证据模式 / 251

(三) 完善控辩正常沟通机制促进证据审查的“对抗式”发展 / 253

二、庭审中心主义下案件证据能力的审查 / 254

(一) 对非法供述的排除 / 255

(二) 对非法证言的排除 / 258

(三) 对非法辨认证据的排除 / 261

(四) 对非法实物证据的排除 / 263

(五) 对非法鉴定意见证据的审查 / 266

三、庭审中心主义下相互印证规则的运用规范 / 269

(一) 相互印证规则与对被告人供述的审查 / 270

(二) 相互印证规则与证人证言的审查 / 278

(三) 相互印证规则与被害人陈述的审查 / 282

第四节 出庭公诉中的证据运用 / 290

一、庭前会议中证据的展示与交换 / 290

(一) 庭前会议程序中的证据运用情况 / 290

(二) 庭前会议程序中的证据制度运用的完善 / 293

二、出庭公诉中的举证、质证 / 296

(一) 出庭公诉中举证、质证的基本原则 / 296

(二) 出庭公诉中举证、质证的基本方法 / 299

(三) 对出庭证人、鉴定人的交叉询问 / 310

三、全案证据的综合运用 / 317

(一) 出庭公诉中全案证据综合运用的法律依据 / 317

(二) 出庭公诉中全案证据综合运用的具体方法 / 320

第五章 刑事二审证据运用研究 / 329

第一节 刑事二审构造与证据裁判 / 330

一、刑事二审构造与证据审查 / 330

(一) 刑事二审的审判对象 / 330

(二) 刑事二审构造与证据审查 / 333

二、刑事二审的证明标准 / 335

(一) 刑事诉讼中证明标准的阶段性 / 336

(二) 刑事二审中的证明标准 / 336

三、刑事二审的证明责任 / 340

(一) 刑事二审证明责任的运用 / 340

(二) 检察机关在刑事二审中的证明责任 / 342

四、刑事二审的证明规则 / 345

(一) 刑事二审的证据审查规则 / 346

(二) 刑事二审的证据运用规则 / 347

第二节 刑事二审证据审查与运用 / 348

一、刑事二审证据审查特点和方法 / 348

(一) 检察机关刑事二审证据审查职责 / 348

(二) 检察机关刑事二审证据审查特点 / 351

(三) 检察机关刑事二审证据审查方法 / 354

二、刑事二审证据审查内容 / 356

(一) 刑事二审对证据的复审 / 356

(二) 刑事二审对一审证据裁判的审查 / 357

(三) 刑事二审对新证据的审查 / 360

三、刑事二审中的证据运用 / 362

(一) 刑事二审中的证据补充 / 363

(二) 刑事二审中的证据补强 / 365

(三) 刑事二审中的瑕疵证据补救 / 366

(四) 刑事二审中的非法证据排除 / 368

(五) 刑事二审中的案件事实认定 / 370

第三节 刑事二审证据审查运用程序的完善 / 372

一、刑事二审证据审查程序的完善 / 373

(一) 刑事二审证据审查模式的多元化 / 373

(二) 刑事二审证据审查程序的诉讼化 / 377

(三) 刑事二审证据审查程序的规范化 / 378

二、刑事二审证据运用程序的完善 / 379

(一) 二审视角下证据运用中的推定 / 379

(二) 刑事二审中的证据存疑与疑罪从无 / 381

(三) 刑事二审中的排除合理怀疑与定罪标准 / 382

第六章 民事监督证据运用研究 / 385

第一节 北京市检察机关民事监督案件基本情况 / 385

第二节 民事监督案件证据运用中存在的问题及成因 / 387

一、民事监督案件证据运用中存在的问题 / 388

(一) 关于主体身份、资格等事实的认定 / 388

(二) 关于当事人陈述的采信 / 389

(三) 关于书证的认定与采信 / 391

(四) 关于当事人一方提供的录音材料 / 392

(五) 关于鉴定意见、评估报告、诊断证明等的审查 / 393

(六) 关于伪造证据的识别问题 / 394

(七) 关于法院审判程序合法与否的证据 / 394

(八) 关于调查核实权的行使 / 396

二、民事监督案件证据运用问题的成因 / 396

(一) 法院最终裁判权的制约 / 396

(二) 检察机关中立地位的“尴尬” / 397

(三) 民事诉讼法的“旧传统” / 397

(四) 证据运用规范研究的缺失 / 398

(五) 办案人员经验不足、畏难情绪与培训缺失 / 399