

诉讼法学文库2010(6)



总主编 樊崇义

# 审查判断证据

戴泽军 著

EVIDENCE REVIEW AND  
JUDGEMENT

本书围绕“什么是审查判断证据？审查判断证据的哪些内容？如何进行审查判断？”展开讨论，从宏观到微观，从理论到实务，提出了符合科学发展观要求的审查判断证据的理论基础、原则规则、内容标准、路径方法等，并对各种法定证据的审查判断进行了分析。



中国人民公安大学出版社

●诉讼法学文库 2010 (6)

总主编 樊崇义

# 审查判断证据

Evidence Review and Judgement

戴泽军 著

中国人民公安大学出版社

·北 京·

**图书在版编目 (CIP) 数据**

审查判断证据/戴泽军著. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2010. 7  
(诉讼法学文库)

ISBN 978-7-5653-0024-0

I. ①审… II. ①戴… III. ①诉讼—证据—研究 IV. ①D915.130.5  
中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2010) 第 060258 号

诉讼法学文库

审查判断证据

SHENCHA PANDUAN ZHENGJU

戴泽军 著

---

出版发行: 中国人民公安大学出版社

地 址: 北京市西城区木樨地南里

邮政编码: 100038

经 销: 新华书店

印 刷: 北京蓝空印刷厂

---

版 次: 2010 年 7 月第 1 版

印 次: 2010 年 7 月第 1 次

印 张: 25.5

开 本: 787 毫米×1092 毫米 1/16

字 数: 470 千字

---

书 号: ISBN 978-7-5653-0024-0/D·0013

定 价: 66.00 元

---

网 址: [www.cppsups.com.cn](http://www.cppsups.com.cn) [www.porclub.com.cn](http://www.porclub.com.cn)

电子邮箱: [zbs@cppsup.com](mailto:zbs@cppsup.com) [zbs@cppsu.edu.cn](mailto:zbs@cppsu.edu.cn)

---

营销中心电话: (010) 83903254

读者服务部电话 (门市): (010) 83903257

警官读者俱乐部电话 (网购、邮购): (010) 83903253

教材分社电话: (010) 83903259

公安图书分社电话: (010) 83905672

法律图书分社电话: (010) 83905745

公安文艺分社电话: (010) 83903973

杂志分社电话: (010) 83903239

电子音像与数字出版分社电话: (010) 83905727

---

本社图书出现印装质量问题, 由本社负责退换  
版权所有 侵权必究

## “诉讼法学文库”总序

诉讼法制是现代法治的重要内容和标志之一，也是依法治国的重要保障。我国法制建设的历程已经证明，诉讼制度是否健全与完善，直接决定着实体法律的实际效力：没有相应的诉讼制度作为依托，实体权利只能是“镜中花、水中月”；没有完善的诉讼制度予以保障，实体法律将无法如其所愿地实现其追求的立法目的。更为重要的是，诉讼法制的完善程度如何，还直接反映和体现着一个国家、一个民族进步、文明、民主和法治的程度，是区分进步与落后、民主与专制、法治与人治、文明与野蛮的标志。在现代法治国家，诉讼制度作为法治的一个重要环节，受到了前所未有的重视。美国联邦最高法院法官威廉·道格拉斯曾谈道：“权利法案的大多数规定都是程序性条款，这一事实绝不是无意义的。正是程序决定了法治与恣意的人治之间的基本区别。”<sup>①</sup>

我国1999年宪法修正案正式确立了“依法治国，建设社会主义法治国家”的治国方略，为推进我国社会主义民主、法制建设，完善我国司法体制，提出了新的纲领和目标。而社会主义市场经济的初步发展则培育了公众的权利观念，并由此对司法公正提出了更高的要求。在此大背景下，通过增设新的诉讼制度以充实公民实体权利的实现途径，通过完善现行诉讼制度以保障实体法律的公正实施，从而推进依法治国，加快社会主义民主与法制建设的步伐，已经成为我国法治建设的关键所在。

诉讼制度的构建，与人们对诉讼原理的认识和把握有着密切的关系。诉讼原理是人类在长期的诉讼实践中，在大量经验教训的基础上总结出来的、对有关诉讼活动的规律性认识。诉讼原理在诉讼制度的构建及运作中发挥着高屋建瓴的作用。只有正确认识和准确把握诉讼原理，才能构建较为完善的诉讼制度，才能推动诉讼活动向良性运作的状态发展。我国在改革与完善诉讼法律制度时，对于人类经过长期理论与实践探索获得的原理性认识，不能不予以重视，也不能不认真加以借鉴、吸收。

我国诉讼的立法和实践曾十分严重地受到“左”倾思潮和法律虚无主义的影响，诉讼规律和诉讼原理长期被忽视、被冷落。由此造成的后果之一：司法机关和诉讼制度的功能被狭隘化。例如，刑事司法机关和刑事诉讼法律

---

<sup>①</sup> 转引自季卫东：《法律程序的意义》，载《比较法研究》总第25期。

仅仅被视为镇压敌人、惩罚犯罪并通过镇压敌人、惩罚犯罪来维护社会秩序的功能单一的工具，忽视了司法机关和诉讼法制所具有的制约国家权力使之不被滥用和保护包括犯罪嫌疑人、被告人在内的公民基本人权的作用，忽视了刑事诉讼所具有的独立品格和价值。对诉讼原理、诉讼规律认识的片面和浅陋，已经严重地制约了我国诉讼法制发展的步伐，而且直接对公正、文明地进行诉讼活动产生了非常消极的影响。要扭转这一局面，必须在宏观法律观念上作一个大的转变，同时大力借鉴、吸收法治发达国家丰富的研究成果和宝贵的实践经验，加强对诉讼原理、诉讼规律的研究。

对诉讼原理的正确认识是诉讼立法科学化的前提条件。正确把握诉讼原理，可以帮助我们全面地认识司法机关的功能，并对各种不同的诉讼模式、规则进行正确的取舍，从而在一定的诉讼原理的指导下构建更为科学和更适合“本土资源”的诉讼模式、规则。由此制定的法律，将具有更强的民主性、文明性和科学性。反之，如果不能正确把握诉讼原理，对于存在着内在价值冲突的各种可供选择的立法方案就可能难以作出正确的选择，立法活动就可能要多走许多弯路，甚至要付出沉重的代价。

对诉讼原理的正确认识对于司法活动同样具有重要的积极价值。对诉讼原理的正确把握可以在一定程度上弥补立法的不足。法律永远是抽象的。要将抽象的法律适用于具体的案件，就必须有科学的观念作为指导。对基本诉讼原理的正确认识，将有利于指导人们对司法活动中必然存在的种种法律适用问题作出科学的解释，从而使法律文本本身存在的不足得到补救。在现代社会，由于法律的稳定性与现实生活千变万化之间的落差只能通过赋予司法人员自由裁量权的途径予以调和，所以对基本诉讼原理的认识，还直接决定着司法人员在行使法律赋予的自由裁量权时，能否作出符合公正标准的决定或者裁判。

要贯彻“依法治国，建设社会主义法治国家”的治国方略，保障诉讼活动的公正进行，也必须认真研究诉讼原理，把握诉讼规律。当前，我国已有不少学者开始探索一些诉讼原理性的问题，如诉讼法律观、诉讼法学、诉讼目的、诉讼职能、诉讼价值、诉讼法律关系等，并已取得了一定的研究成果，这有力地推动了人们法律观念的变化，并对立法和司法活动发挥着积极的影响作用。但总的看来，我国诉讼法学界对诉讼原理问题的研究距离立法、司法实践的需求还有很大差距，还需要继续深入。尤其是现有的研究成果一般只是就诉讼的某一方面进行探讨，缺乏对一般性诉讼原理的全面、系统的探讨。因此，随着我国法治进程的推进，探讨一般性诉讼原理已经成为我国诉讼法学界必须研究的课题。

为吸引更多的诉讼法学者致力于诉讼原理的研究，同时也为了能够促使诉讼原理研究及时对立法、司法、学理研究等多个领域产生积极的影响，并

对司法实际工作有所帮助，中国政法大学诉讼法学研究中心特意组织力量进行此项题为“诉讼法学文库”的大型丛书的编辑出版工作。“诉讼法学文库”是中心的一项长期出版项目，面向国内外专家、学者开放，凡以诉讼原理、诉讼规律为内容且有新意、有深度、有分量的专著、译著，以及对公安、司法工作有指导意义，对立法工作有参考价值的其他诉讼法学著作均可入选。

“诉讼法学文库”自 2001 年面世以来，得到了诉讼法学界专家、学者、实务工作者的热情支持，现已出版发行专著 60 多部。这些成果深受广大读者的青睐，已有多部著作获省部级以上的奖励。在这里特向广大读者和作者致以诚恳的谢意！由于编辑工作的需要，该文库从 2006 年起，每年以入选先后另行排序。特此说明。

中国政法大学诉讼法学研究中心名誉主任

A handwritten signature in black ink, consisting of three characters: '樊', '崇', and '新'.

2007 年元月于北京

# 目 录

## 第一编 总 论

|                                |        |
|--------------------------------|--------|
| <b>第一章 审查判断证据概述</b> .....      | ( 3 )  |
| <b>第一节 研究审查判断证据的意义</b> .....   | ( 3 )  |
| 一、问题的提出 .....                  | ( 3 )  |
| 二、研究审查判断证据的意义 .....            | ( 5 )  |
| 三、本书的结构体系和特点 .....             | ( 8 )  |
| <b>第二节 审查判断证据的含义和特征</b> .....  | ( 10 ) |
| 一、审查判断的词义 .....                | ( 10 ) |
| 二、学界关于审查判断证据的几种观点 .....        | ( 10 ) |
| 三、审查判断证据的特征 .....              | ( 12 ) |
| <b>第三节 审查判断证据的主体</b> .....     | ( 12 ) |
| 一、审查判断证据的主体的含义 .....           | ( 12 ) |
| 二、法律和司法解释的有关规定 .....           | ( 12 ) |
| 三、审查判断证据的主体的分类 .....           | ( 13 ) |
| 四、审查判断证据的效力 .....              | ( 18 ) |
| <b>第四节 审查判断证据的客体</b> .....     | ( 22 ) |
| 一、审查判断证据的客体的含义 .....           | ( 22 ) |
| 二、各种诉讼和各个诉讼阶段的客体 .....         | ( 25 ) |
| <b>第五节 审查判断证据的内容</b> .....     | ( 26 ) |
| 一、法律及司法解释的规定 .....             | ( 26 ) |
| 二、审查判断证据的内容 .....              | ( 28 ) |
| <b>第二章 审查判断证据的理论基础</b> .....   | ( 32 ) |
| <b>第一节 审查判断证据的理论基础概述</b> ..... | ( 32 ) |
| 一、审查判断证据的理论基础的含义 .....         | ( 32 ) |
| 二、历史上几种审查判断证据的理论基础的学说 .....    | ( 32 ) |
| 三、目前学界关于审查判断证据的理论基础的争论焦点 ..... | ( 36 ) |

|                                          |        |
|------------------------------------------|--------|
| 第二节 诉讼认识论的指导地位 .....                     | ( 37 ) |
| 一、诉讼认识论的提出 .....                         | ( 37 ) |
| 二、诉讼认识论本质上是辩证唯物主义认识论 .....               | ( 39 ) |
| 三、诉讼认识论有自己的特殊性 .....                     | ( 42 ) |
| 第三节 科学发展观的指导地位 .....                     | ( 43 ) |
| 一、科学发展观的基本内容和理论地位 .....                  | ( 43 ) |
| 二、科学发展观对诉讼认识活动的影响 .....                  | ( 45 ) |
| 第三章 审查判断证据的原则 .....                      | ( 52 ) |
| 第一节 证据裁判原则 .....                         | ( 52 ) |
| 一、证据裁判原则的含义 .....                        | ( 52 ) |
| 二、证据事实属于证明对象 .....                       | ( 53 ) |
| 第二节 不自由的审查判断与自由的审查判断相结合的原则 .....         | ( 55 ) |
| 一、不自由的审查判断与自由的审查判断的含义 .....              | ( 55 ) |
| 二、我国现行的证明制度具有超级自由的特点 .....               | ( 56 ) |
| 三、不自由审查判断与自由审查判断相结合原则的<br>内容与建立的理由 ..... | ( 58 ) |
| 第三节 公开及时原则 .....                         | ( 61 ) |
| 一、公开及时原则的含义 .....                        | ( 61 ) |
| 二、公开及时原则的依据 .....                        | ( 62 ) |
| 三、公开原则的要求 .....                          | ( 62 ) |
| 四、及时原则的要求 .....                          | ( 64 ) |
| 第四节 逻辑规律 .....                           | ( 66 ) |
| 一、逻辑规律的基本内容 .....                        | ( 66 ) |
| 二、逻辑规律在审查判断证据中具有重要作用 .....               | ( 67 ) |
| 第五节 经验法则 .....                           | ( 69 ) |
| 一、经验法则的含义 .....                          | ( 69 ) |
| 二、经验法则主要用于审查判断证据的证明力 .....               | ( 70 ) |
| 第六节 证据规则 .....                           | ( 72 ) |
| 一、证据规则的含义 .....                          | ( 72 ) |
| 二、证据规则的内容 .....                          | ( 72 ) |
| 三、证据规则的作用 .....                          | ( 73 ) |
| 第七节 救济原则 .....                           | ( 74 ) |
| 一、救济原则的含义及其法律规定 .....                    | ( 74 ) |
| 二、现行救济制度的明显特点 .....                      | ( 76 ) |

|                               |                |
|-------------------------------|----------------|
| 三、未来设计 .....                  | ( 76 )         |
| <b>第四章 审查判断证据的方法 .....</b>    | <b>( 78 )</b>  |
| 第一节 鉴别法 .....                 | ( 78 )         |
| 第二节 比对法 .....                 | ( 79 )         |
| 第三节 实验法 .....                 | ( 79 )         |
| 第四节 鉴定法 .....                 | ( 81 )         |
| 第五节 辨认法 .....                 | ( 82 )         |
| 第六节 交叉询问法 .....               | ( 84 )         |
| 一、交叉询问法的含义及适用范围 .....         | ( 84 )         |
| 二、交叉询问的内容 .....               | ( 86 )         |
| 三、各阶段询问的要求 .....              | ( 88 )         |
| 四、我国的未来设计 .....               | ( 97 )         |
| <b>第五章 审查判断证据的可采性 .....</b>   | <b>( 101 )</b> |
| 第一节 审查判断取证过程的合法性 .....        | ( 101 )        |
| 一、审查判断取证主体的资格 .....           | ( 101 )        |
| 二、审查判断是否符合非法证据排除规则 .....      | ( 113 )        |
| 第二节 审查判断举证过程的合法性 .....        | ( 135 )        |
| 一、审查判断举证主体的资格 .....           | ( 135 )        |
| 二、审查判断举证行为是否符合要求 .....        | ( 141 )        |
| 第三节 审查判断质证过程的合法性 .....        | ( 160 )        |
| 一、审查判断质证主体的资格 .....           | ( 161 )        |
| 二、审查判断质证客体的范围 .....           | ( 163 )        |
| 三、审查判断质证过程是否公开进行 .....        | ( 165 )        |
| 四、审查判断质证是否直接进行 .....          | ( 167 )        |
| <b>第六章 审查判断证据的可信性 .....</b>   | <b>( 173 )</b> |
| 第一节 审查判断证据的客观性 .....          | ( 173 )        |
| 一、审查判断证据的来源 .....             | ( 173 )        |
| 二、审查判断证据的内容 .....             | ( 174 )        |
| 第二节 审查判断证据的关联性 .....          | ( 176 )        |
| 一、审查判断证据与案件事实之间有无客观联系 .....   | ( 176 )        |
| 二、审查判断证据与案件事实之间联系的形式和性质 ..... | ( 176 )        |
| 三、审查判断证据与案件事实之间联系的确定性程度 ..... | ( 176 )        |
| 第三节 审查判断证据可信性的基本步骤 .....      | ( 177 )        |
| 一、审查判断单个证据 .....              | ( 177 )        |

|                            |       |
|----------------------------|-------|
| 二、审查判断多个证据 .....           | (177) |
| 三、审查判断全案证据 .....           | (178) |
| 第四节 审查判断是否符合证明力的几个规则 ..... | (178) |
| 一、补强证据规则 .....             | (179) |
| 二、最佳证据规则 .....             | (181) |
| 三、不同种类证据证明力高低的确认规则 .....   | (184) |

## 第二编 分 论

|                        |       |
|------------------------|-------|
| 第七章 审查判断物证 .....       | (189) |
| 第一节 物证的特点和表现形式 .....   | (189) |
| 一、物证的特点 .....          | (189) |
| 二、物证的种类及其表现形式 .....    | (190) |
| 第二节 审查判断物证的可采性 .....   | (192) |
| 一、物证的来源 .....          | (193) |
| 二、物证的质证 .....          | (199) |
| 第三节 审查判断物证的可信性 .....   | (201) |
| 一、审查判断物证的客观性 .....     | (201) |
| 二、审查判断物证的关联性 .....     | (201) |
| 第四节 两类特殊案件物证认定分析 ..... | (202) |
| 一、毒品案件中物证的认定分析 .....   | (202) |
| 二、盗窃案件中物证的认定分析 .....   | (208) |
| 第八章 审查判断书证 .....       | (209) |
| 第一节 书证的特点及其分类 .....    | (209) |
| 一、书证的特点及其表现形式 .....    | (209) |
| 二、书证的分类 .....          | (211) |
| 第二节 审查判断书证的可采性 .....   | (214) |
| 一、审查判断书证的制作情况 .....    | (214) |
| 二、审查判断书证的收集获取情况 .....  | (217) |
| 三、审查判断书证提供的要求 .....    | (237) |
| 第三节 审查判断书证的可信性 .....   | (239) |
| 一、审查判断书证内容的真实性 .....   | (239) |
| 二、审查判断书证内容的关联性 .....   | (240) |
| 第九章 审查判断证人证言 .....     | (241) |
| 第一节 证人证言的含义和特征 .....   | (241) |

|                                        |       |
|----------------------------------------|-------|
| 一、证人证言的含义 .....                        | (241) |
| 二、证人证言的特点 .....                        | (243) |
| 第二节 审查判断证人证言的可采性 .....                 | (244) |
| 一、审查判断证人资格 .....                       | (244) |
| 二、审查判断证人证言的收集获取情况 .....                | (249) |
| 三、审查判断证人证言的质证情况 .....                  | (255) |
| 四、审查判断证言是否符合意见证据规则 .....               | (261) |
| 第三节 审查判断证人证言的可信性 .....                 | (263) |
| 一、审查判断证人证言的真实性 .....                   | (263) |
| 二、审查判断证人证言的关联性 .....                   | (265) |
| 第四节 司法实践中需要特别注意的问题 .....               | (265) |
| 一、关于翻证问题 .....                         | (265) |
| 二、关于职业目击证人的证言 .....                    | (268) |
| 第十章 审查判断当事人陈述 .....                    | (270) |
| 第一节 当事人陈述的含义和特征 .....                  | (270) |
| 一、当事人陈述的含义和分类 .....                    | (270) |
| 二、当事人陈述的特征 .....                       | (272) |
| 第二节 审查判断当事人陈述的可采性 .....                | (273) |
| 一、审查判断当事人是否自然人 .....                   | (273) |
| 二、审查判断是否本人的陈述 .....                    | (273) |
| 三、审查判断当事人陈述是否经过质证 .....                | (274) |
| 第三节 审查判断当事人陈述的可信性 .....                | (274) |
| 一、审查判断当事人陈述的真实性 .....                  | (274) |
| 二、审查判断当事人自认是否符合自认规则 .....              | (275) |
| 第十一章 审查判断犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解 .....          | (283) |
| 第一节 犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解的含义与特征 .....         | (283) |
| 一、犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解的含义 .....              | (283) |
| 二、犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解的特征 .....              | (284) |
| 第二节 审查判断犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解的可采性 .....       | (285) |
| 一、审查判断犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解的收集情况 .....        | (285) |
| 二、审查判断犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解是否符合<br>自白规则 ..... | (291) |
| 三、审查判断犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解质证情况 .....         | (299) |
| 第三节 审查判断犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解的可信性 .....       | (300) |

|                                                  |              |
|--------------------------------------------------|--------------|
| 一、审查判断犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解的内容的<br>真实性和证明力 .....        | (300)        |
| 二、审查判断犯罪嫌疑人、被告人供述证明力是否<br>符合补强证据规则 .....         | (301)        |
| 三、审查判断犯罪嫌疑人、被告人的翻供 .....                         | (301)        |
| <b>第十二章 审查判断被害人陈述 .....</b>                      | <b>(304)</b> |
| <b>第一节 被害人陈述的含义和特征 .....</b>                     | <b>(304)</b> |
| 一、被害人陈述的含义 .....                                 | (304)        |
| 二、被害人陈述的特征 .....                                 | (305)        |
| <b>第二节 审查判断被害人陈述的可采性 .....</b>                   | <b>(306)</b> |
| 一、审查判断陈述主体是否符合被害人的条件要求 .....                     | (306)        |
| 二、审查判断陈述主体是否系自然人 .....                           | (306)        |
| 三、审查判断被害人陈述的收集形成情况 .....                         | (307)        |
| 四、审查判断被害人陈述的范围 .....                             | (307)        |
| 五、审查判断被害人陈述的质证情况 .....                           | (307)        |
| <b>第三节 审查判断被害人陈述的可信性 .....</b>                   | <b>(308)</b> |
| 一、审查判断被害人陈述的内容是否真实、是否符合情理 .....                  | (308)        |
| 二、审查判断被害人陈述的动机、目的 .....                          | (308)        |
| 三、审查判断被害人与犯罪嫌疑人、被告人的关系 .....                     | (308)        |
| 四、审查判断被害人的作证能力和品格 .....                          | (309)        |
| 五、审查判断被害人的翻述 .....                               | (309)        |
| <b>第十三章 审查判断鉴定结论 .....</b>                       | <b>(311)</b> |
| <b>第一节 鉴定结论的含义和特征 .....</b>                      | <b>(311)</b> |
| 一、鉴定结论的含义 .....                                  | (311)        |
| 二、鉴定结论的特点 .....                                  | (314)        |
| <b>第二节 审查判断鉴定结论的可采性 .....</b>                    | <b>(315)</b> |
| 一、审查判断鉴定结论的形成过程是否符合鉴定规则 .....                    | (315)        |
| 二、审查判断鉴定结论的质证情况 .....                            | (333)        |
| <b>第三节 审查判断鉴定结论的可信性 .....</b>                    | <b>(333)</b> |
| 一、审查判断送鉴材料是否充分、真实 .....                          | (333)        |
| 二、审查判断鉴定方法是否科学，使用的设备和其他条件是否<br>符合鉴定的科学技术要求 ..... | (334)        |

|                                                                 |              |
|-----------------------------------------------------------------|--------------|
| 三、审查判断鉴定人在鉴定过程中检验、试验的程序规范或者其检验方法和操作程序是否规范、实用，其技术手段是否有效、可靠 ..... | (334)        |
| 四、审查判断鉴定人进行鉴定时是否受到外界影响 .....                                    | (334)        |
| 五、审查判断鉴定结论是否符合科学逻辑和法律规定 .....                                   | (334)        |
| 六、审查判断鉴定结论是否有补强证据 .....                                         | (334)        |
| 七、鉴定结论证明力比较原则 .....                                             | (335)        |
| 八、鉴定结论的证明力一般大于普通书证、视听资料<br>和证人证言 .....                          | (342)        |
| <b>第十四章 审查判断勘验、检查和现场笔录 .....</b>                                | <b>(344)</b> |
| 第一节 勘验、检查和现场笔录的含义和特征 .....                                      | (344)        |
| 一、勘验、检查和现场笔录的含义 .....                                           | (344)        |
| 二、三种笔录与其他证据的区别 .....                                            | (345)        |
| 三、三种笔录的特点 .....                                                 | (347)        |
| 第二节 审查判断三种笔录的可采性 .....                                          | (348)        |
| 一、审查判断制作过程是否符合勘验、检查规则 .....                                     | (349)        |
| 二、审查判断质证情况 .....                                                | (350)        |
| 第三节 审查判断三种笔录的可信性 .....                                          | (351)        |
| 一、审查判断三种笔录的内容是否具有客观性、完整性和<br>准确性 .....                          | (351)        |
| 二、审查判断制作人员的业务水平和工作态度 .....                                      | (351)        |
| 三、三种笔录的证明力一般大于普通书证、视听资料和<br>证人证言 .....                          | (351)        |
| <b>第十五章 审查判断视听资料 .....</b>                                      | <b>(353)</b> |
| 第一节 视听资料的含义和特征 .....                                            | (353)        |
| 一、视听资料的含义 .....                                                 | (353)        |
| 二、视听资料的种类 .....                                                 | (354)        |
| 三、视听资料的特征 .....                                                 | (355)        |
| 第二节 审查判断视听资料的可采性 .....                                          | (357)        |
| 一、审查判断视听资料的收集和制作程序是否合法 .....                                    | (357)        |
| 二、审查判断视听资料的质证情况 .....                                           | (366)        |
| 第三节 审查判断视听资料的可信性 .....                                          | (366)        |
| 一、审查判断视听资料的真实性 .....                                            | (366)        |
| 二、审查判断视听资料的关联性 .....                                            | (367)        |

|                               |       |
|-------------------------------|-------|
| <b>第十六章 审查判断电子证据</b> .....    | (369) |
| <b>第一节 电子证据的含义和特征</b> .....   | (369) |
| 一、电子证据的含义 .....               | (369) |
| 二、电子证据的特征 .....               | (370) |
| 三、电子证据的法律地位 .....             | (372) |
| <b>第二节 审查判断电子证据的可采性</b> ..... | (374) |
| <b>第三节 审查判断电子证据的可信性</b> ..... | (376) |
| 一、审查判断电子证据的真实性 .....          | (376) |
| 二、审查判断电子证据的证明力 .....          | (381) |
| 三、电子证据采信中应注意的问题 .....         | (382) |
| <b>主要参考文献</b> .....           | (384) |
| <b>后记</b> .....               | (386) |

# 第一编 总 论



# 第一章 审查判断证据概述

## 第一节 研究审查判断证据的意义

### 一、问题的提出

审查判断证据不是新问题，自从人类出现用证据来裁判事实、解决纠纷以来就一直存在着，任何社会制度下的诉讼机制，都存在对证据进行审查判断，进而运用认定的证据来证明案件事实和其他事实并适用法律。历史上先后出现了“神示证据制度”、“法定证据制度”、“自由心证证据制度”，我国现阶段的证据制度被学者称之为“实事求是证据制度”。证据制度的核心是如何审查判断证据，审查判断证据的哪些内容。各种证据制度的区别主要表现在审查判断证据的理论基础、原则、标准和方法的不同，审查判断证据问题在整个证据制度中处于核心位置。

中共十一届三中全会以来，我国重启法制之路，确立了“以事实为依据，以法律为准绳”的诉讼原则，制定了《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》、《行政诉讼法》，证据问题得到了一定的重视，比如在立法上，三大诉讼法均设有证据专章，最高人民法院还出台了一批有关证据问题的司法解释，最大的成就莫过于出台了《关于民事诉讼证据的若干规定》和《关于行政诉讼证据若干问题的规定》；法学研究上，法学理论界和司法实务界研究出了大批学术成果，实现了从证据学到证据法学的转变，正在形成证据法学的独立学科；司法实践方面，公安司法机关及其人员的证据意识不断增强，办案强调证据的作用，当事人也能运用证据来维护自己的权益；等等。但是，作为证据制度核心问题的审查判断证据问题却没有引起足够的重视，其表现如下：

一是立法上关于审查判断证据的条文很少且内容笼统。《刑事诉讼法》证据专章的8个条文中，关于审查判断证据的内容有“以上证据必须经过查证属实，才能作为定案的根据”，“严禁刑讯逼供和以威胁、引诱、欺骗以及其他非法的方法收集证据”，“证人证言必须在法庭上经过公诉人、被害人和