



西南政法大学

六十周年校庆系列文库·西南政法大学博士文库

·甲戌·

亲属拒证特权研究

On the Silence Privileges of Kinfolks

王剑虹·著



西南政法大學

六十周年校庆系列文库

亲属拒证特权研究

王剑虹 著

法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

亲属拒证特权研究 / 王剑虹著. —北京: 法律出版社, 2010. 8
(西南政法大学博士文库)
ISBN 978 - 7 - 5118 - 0943 - 8

I. ①亲… II. ①王… III. ①证据—司法制度—研究—中国 IV. ①D925. 04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 138739 号

西南政法大学
博士文库

亲属拒证特权研究

王剑虹 著

责任编辑 易明群 董 飞
装帧设计  iloveep

© 法律出版社·中国

开本 720×960 毫米 1/16

版本 2010 年 9 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 北京中科印刷有限公司

印张 15.75 字数 218 千

印次 2010 年 9 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 吕亚莉

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 - 0943 - 8

定价: 33.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

西南政法大学六十周年校庆系列文库

西南政法大学博士文库

西南政法大学六十周年校庆系列文库

编 委 会

主 任：付子堂

委 员（以姓氏笔画为序）：

付子堂 田平安 卢代富 孙长永 李昌麒

李 珮 赵万一 徐 泉 崔 平

西南政法大学六十周年校庆系列文库

总 序

六十周年,六十部作品。

2010年是西南政法大学六十华诞。为总结办学经验,醇化学术氛围,凝聚西政情缘,学校定于2010年9月19日至20日举行六十周年校庆活动。经过认真筹备和严格筛选,我们谨向学术界和社会公众呈上自己的作业——西南政法大学六十周年校庆系列文库。

这六十部作品,集中体现了西政学术的传承和创新。全套文库共分为四个系列和两个单品,简称为“4+2模式”:即西南政法大学学术文库(此次共收录15部)、西南政法大学博士文库(此次共收录15部)、西南政法大学学子文库(此次共收录15部)和西南学术大讲堂(此次共收录13部)四个系列,共计58部作品;另有《西南政法大学校史(1950—2010)》和《当代中国转型期的法学教育发展之路》各1部。各个品牌项目在持续性出版中通过六十周年校庆活动得到整合和提升。其中,“学术文库”涉及法学、经济学、管理学和哲学等多个领域;“博士文库”则集中展示我校近年来的博士研究生培养水准,此次入选的15部作品皆为各自学科和领域中具有问题性、前瞻性、深刻性和现实性的研究成果;“学子文库”的作者主要来自1980级西政校友,意在同时纪念他们入学三十周年;“学术大讲堂”则汇集了西南法学论坛、金开名家讲坛、名人论坛及我校教师的精彩讲座,将声音固化为文字,将瞬间凝结成历史。《西南政法大学校史(1950—2010)》和《当代中国转型期的法学教育发展之路》两书,是西政对于自己及中国法学教育发展历史的一次认真整理和回顾。

这六十部作品,是我校学术实力的又一次整体亮相,也是对我校新近学术成就的一次盘点。她既是法学名家和新锐指点江山、激扬文字的历史见证,也承载着西政校友回报母校、奖携后学的温热期许。尤其是,鉴于西政目前已由法学单科性院校转向为“以法学为主多学科发展”的综合性大学,因此就学术成果展示而言,今年校庆较之以往的校庆最大的不同就在于学科成果多元化,而不再仅限于原来法学单科性院校视阈中的学术成果之展示。

这六十部作品,刻录下在我国改革开放的历史进程中,特别是在我国社会主义民主法治建设进程中,西南法学及其他相关学科发出的一种声音、沉淀的一种思考,与时人共鸣,更让后人知晓并体悟一代又一代西政人为国家的发展、社会的进步与人民的福祉,负责任地思考过什么、呼吁过什么。这是西南政法大学为建校六十周年所提交的一份学术答卷,也是西政人为中国民主法治发展献上的累累教研果实和片片赤诚之心!

我们真切地期待着学术界对西南政法大学六十周年校庆系列文库进行庄重批阅,更真切地期盼当下和未来的读者们细细品味、神思交游,一同探索、领悟中国法学教育、中国法治建设、中国社会发展的理念和正道!

西南毓秀,桃李芬芳。

西南政法大学一直被誉为“中国政法界的黄埔军校”。其学术成就和人才群体,是新中国法学教育、法治建设和社会发展的一个重要推动力之一。

西南政法大学原名西南政法学院,其前身是1950年成立的由刘伯承元帅担任校长的西南人民革命大学。“革大”的爱国情怀是西政精神的源头。1953年,以西南人民革命大学为基础,合并重庆大学、四川大学、贵州大学、云南大学、重庆财经学院的法律院系,正式挂牌成立西南政法学院。建院伊始,学校得到了时任西南局负责人邓小平、刘伯承等老一辈无产阶级革命家的亲切关怀,原东北抗日联军第二路军总指挥周保中将军出任西南政法学院首任院长。西南政法学院建院之初即选择歌乐山下红岩烈士殉难之所作为校址,更是为着“以先烈们的革命精神教育青年、培养政法干部”。1958年,中央公安学院重庆分院又并入西政。特殊的建校背景,使我校既会聚了法学名流又吸纳了实务精英,既秉承了深厚的法学传统又融入了公安教学的特色。学校也因此被誉为新中国法学教育的

“西南联大”。

学校先后经历了由西南大区、司法部、四川省、最高人民法院、司法部、重庆市等多次管理隶属关系的变更。回首往昔,“文革”期间曾一度被迫停办,1977年经中央批准率先恢复招生。1978年,经国务院批准为全国重点大学,是司法部部属政法院校中唯一的重点大学。1995年,学校更名为西南政法大学。2000年,由司法部直属划转重庆市人民政府管理,实行“中央与地方共建、以地方为主”的管理模式。2008年,成为教育部和重庆市重点建设高校。

六十年来,西南人民革命大学、西南政法学院、西南政法大学一脉相承,生生不息;

六十年来,创业的艰辛、曲折的磨难、探索的迷惑,起伏跌宕;

六十年来,从化龙桥、歌乐山披荆斩棘到渝北校区破土拓荒,从复办的艰苦卓绝到三次创业的宏图大展,几代西政人薪火相继,矢志前行,一次次成就骄人的辉煌,共同书写了中国法学教育史上浓墨重彩的一页;

六十年来,西南政法大学发展中的每一个点滴和大小时刻,凝聚、塑造了独特的西政学人风格与学术品格;

六十年来,变化的是历史,不变的是精神。

——心系天下的责任意识。《老子》曰:“圣人无常心,以百姓心为心。”西政人对国家、对社会始终有着强烈的责任感和使命感。巍巍歌乐山,激发了西政人昂扬的浩然正气;泱泱嘉陵水,滋养了西政人强烈的家国情怀。他们或悉心研究,探求法魂,传播法义;或积极践履,敢为人先,奔走在法治实践的第一线;或运送正义,为社会进步鼓与呼。在众多的西政校友中,既有偏居基层或边远地区任劳任怨、默默奉献的法律工作者,也有为人类和平民众平安勇于献身的时代英烈。在诸多历史关头,西政人总是挺身而出,不畏艰险,为国分忧,为民请命。西政人爱校如家,对学校深厚的感情和强烈的凝聚力常令他人感叹不已。西政发展曾屡遭磨难,“文革”期间更是一度停办,但老一辈西政人奔走呼号,反对撤校,为保留西政家园而不屈斗争终获胜利,为后来的“西政现象”奠定了基础。六十年来,西政人风雨同舟,和衷共济,挺过无数难关,熔铸了西政品牌。当学校遇到波折或困难时,西政学子总是发出“天佑西政,生生不息”的共同

呼声。心系天下又爱校如家,这种家国情怀是西政人奉献国家社会的动力源泉,也是学校发展的宝贵财富。

——自强不息的克艰气魄。西政的发展历程,是一部百折不回、逆境崛起的拓荒史,也是一部披荆斩棘、克服万难的励志片。初创时期,在荒山野地上建校,西政人以拓荒者的精神,筚路蓝缕,以启山林。十年浩劫,学校面临灭顶之灾,险被撤销,西政人通过不屈不挠的斗争,赢得率先复办的先机,并成为全国重点大学。刚从“牛棚”中返归讲坛的老师们,怀着对国家命运的忧患意识和学术虔诚,将压抑了十多年的激情转化为传道授业的热心,学生们则为了弥补失去的青春,与时间赛跑,共同创造了“西政现象”;20世纪90年代末管理体制的突然划转和改变,让学校的发展出现波折,但西政人在逆境中不屈服,不气馁、不言败,百折不挠,把困难当磨练,视危机为转机,克服各种困难和不利因素,锐意推动学校发展进步。在任何困难面前,西政人始终表现出一种不屈的抗争精神,一种百折不回的浩然正气。这种勇于面对问题、直面挑战竞争的气魄,这种自强不息、励精图治的奋斗精神,成为一代又一代西政人传承的优良传统,成为西政继续发展的不竭动力和源泉。我们偏居西南一隅,并无太多地利可言,环境条件也曾落后于不少兄弟院校。但莘莘学子正是在偏远之地祛除浮躁之气,砥砺气节情操,潜心研习学问。虽处江湖之远,反得学问之先。这亦是孕育产生光耀中国法学界的“西政现象”的重要因素。

——和衷共济的团队情怀。西政人之间情深义重,亲如家人。西政校友“聚成一团火,散为满天星”,他们虽散布于大江南北,但都有着同一个名字——“西政人”,有着同一份情怀,那就是“爱西政”!无论岁月流逝,无论天南海北,他们情系母校,矢志不渝。聚散离合处,西政情永存。每当母校发展的关键时刻,西政人都会发扬团结协作、和衷共济、共渡难关、奋力拼搏、敢为人先的团队精神,“西政精神”就会得到令人感动的彰显,迸发出强大的精神和物质力量。特别是2003年,经过全校上下的共同努力,西政在全国首批获得法学一级学科博士学位授予权,从此我校所有的法学二级学科均可以招收博士研究生;同时我校法学以外的所有学科也都获得硕士学位授予权,均可以招收硕士研究生;也是在这一年,为迎接西政校庆(当时仍以1953年西南政法学院为建校起点,故为五十年

校庆),全国各地各年级校友众志成城,在短时间内一举推出“西南政法大學學子學術文庫”五十部,形式之創新,品質之高端,贏得各界一片好評。2004年,我們在西部地區率先設立法學博士後科研流動站。2005年,整合眾多學科的力量,強強聯合,集體攻關,獲得了國家社科基金A級重大項目“改革發展成果分享法律機制研究”,成為重慶市第一所承擔此類項目的高校。2007年,全校上下精誠團結,奮勇爭先,在教育部本科教學工作水平評估中獲得“優秀”成績,教育部專家對我校辦學成就和辦學特色給予了高度評價,進一步鼓舞了士氣,增強了凝聚力。2008年,學校成為教育部和重慶市重點建設高校,再次贏得發展機遇,並且借“恢復招生三十年”的契機舉辦了一系列活動;2009年、2010年,我們將“轉型升格”提煉為全體西政人的共識和奮鬥目標,開啟了創建研究型高水平大學的新征程。

——**嚴謹求實的誠信校風。**當年“西南革大”蘊蓄的艱苦樸素的作風、嚴謹扎實的教風,在西政的發展過程中逐步凝結為“論辯文化”和“實務教育”兩個鮮明的辦學特色。其源於學校特殊的建校背景,在學校長期的辦學過程中积淀形成,又融入了現代教育觀念。它看似兩個方向,實則高度統一:尚思善辯,才能目光高遠;厚德篤行,才能腳踏實地。尚思,但不空談;篤行,但不功利。這兩大特色緊密聯系,共同體現了學校培養人才의獨特教育模式,也是“西政人”的一個標籤。“嚴謹求實、知行合一”,成為是西政的教學特色,贏得了社會的廣泛贊譽。學校歷來將以“務實”為基點的學生思想素質教育作為提高教學質量和人才培養質量的首要任務。在改革大潮和依法治國方略的大背景下,學校秉承“務實”的學術傳統,將學術研究、人才培養與社會服務密切結合,將培養符合社會需要、社會適應能力強的“務實創新”型高素質專門人才作為育人目標。學校地處西南,偏居一隅的地緣劣勢却辯證地造就了一方學術淨土。《論語·衛靈公第十五》云:“主忠信,行篤敬。”正是厚德、尚思、篤行的理念,培育了西政人嚴謹誠信、厚積薄發的學術精神和做人風格。

此次隆重推出的這套西南政法大學六十周年校慶系列文庫,正是上述“西政精神”的再一次體現。這種精神,很多人追尋過,希望論證清楚、闡釋明白,然而,只有真正擁抱過這片土地和被西政擁抱過的人,才能真

正体悟。“西政精神”——在每一个爱西政的人心中。

总结历史的意义,既在于反思过去,更在于指引未来。

今日的西政人,正走在“第三次创业”的大道上,承继西南革大传统,弘扬“西政精神”,推进高水平大学建设。

六十周年纪念,标志着西政历史的首卷已然浓墨重彩,同时意味着一轴新卷正徐徐展开。我们有理由相信,西政人所拥有的,不仅是六十年无比辉煌的历史让我们自豪;更重要的是,还有着无限美好的未来让我们期待并等待我们描绘!

西政雄风犹在!

是为序。

付子堂

2010年7月31日

于重庆歌乐山下

序 言

《亲属拒证特权研究》一书,是王剑虹在其同名博士学位论文的基础上修订完成的。

亲属拒证特权是指具有证人资格的人由于与被告或犯罪嫌疑人有法定亲属关系而享有的拒绝作证的权利。亲属拒证特权是西方国家证据制度的重要内容之一,我国台湾、香港及澳门地区也存在该项特权。但中国大陆地区却是世界上少数几个不认可亲属拒证特权的国家(地区)之一,其背后的原因值得深思。而我国学术界对于亲属拒证特权问题的关注程度并不高,目前国内正式出版的关于特权制度的书籍屈指可数,而对本问题进行专门研究的著作则难觅踪影。因此,本书具有一定的理论价值,且对于完善我国的刑事证据制度亦可能发挥推动作用。

《亲属拒证特权研究》一书对亲属拒证特权的基础理论问题进行了较为细致的分析,并采用比较研究法及历史考察法对亲属拒证特权制度进行了全面、系统的研究,最后着力探究了在中国大陆地区构建亲属拒证特权的有关问题,提出了制度构建的具体方案。全书体系完整、结构合理。有以下几个特点:

第一,注重使用多角度、立体化的研究方法。学术研究应当具有多维视角,这样才能充分开启写作思路,拓宽学术视野。本书的作者在写作过程中,采用跨学科

的研究方法对相关问题进行分析。如运用心理学、经济学等相关理论,对亲属拒证特权的价值进行跨学科的解读;从经济、文化、政治及心理四个层面,对我国古代亲亲相隐制度存续之原因作了系统解析等。作者提出的一些见解具有一定的前沿性及新颖性。

第二,注重中外资料的合理搭配。亲属拒证特权制度源自西方,因此在研究过程中,掌握第一手外文资料是必要的。本书收集了较为丰富的关于亲属拒证特权方面的外文资料,在提炼与归纳这些材料的基础上,作者对英美法系国家及大陆法系国家亲属拒证特权制度的具体内容进行了较为全面的介绍及比较,指出两者存在的差异及其原因。同时,本书还较为重视对本土资源的发掘,通过大量的历史文献资料考察了我国古代亲亲相隐制度的历史演进及存续原因,分析了新中国成立以后亲属拒证特权制度缺位的问题。中外资料的合理搭配,历史与现代素材的适当运用,在一定程度上为本书的理论创新打下了较为坚实的基础。

第三,注重理论与实践的充分融合。本书在对亲属拒证特权的研究过程中,注重将理论与实践紧密结合,充分考虑中国的现实国情,着力解决建立适合中国司法实际的亲属拒证特权制度的问题,做到了理论与实践的并重。尤其是第四章论及我国亲属拒证特权缺位所引发的问题时,作者收集了大量的案例、数据等资料,进行了实证分析,剖析了亲属拒证特权缺位导致的消极后果,论证了这一制度的现实必要性。在亲属拒证特权的制度构建方面,本书亦重视立足本国现实国情来借鉴外国的立法经验,在提出亲属拒证特权制度的方案设计时,充分涵盖了亲属拒证特权的类型、权利主体、适用范围、适用例外及相关的程序性事项等。同时考虑到平衡多元价值的需要,防止因过分强调亲属拒证特权的适用而影响案件真实情况的发现,本书还提出可以适度建立鼓励亲属证人自愿作证的机制。应当说,本书所提出的亲属拒证特权制度的设计方案具有一定的实践参考价值。

亲属拒证特权问题作为博士论文选题,是一个容量相对有限的“小课题”。要通过小题大做将一个基础问题的研究做扎实、做透彻,存在一定难度。但令人欣喜的是,本书的作者克服了资料相对匮乏、疑难争议众多等困难,对刑事诉讼中的亲属拒证特权的理论及实务问题作了较为深入、

全面的研讨,也提出了一些创见性的观点。当然,书中也有一些不足之处,如部分论证不够有力,某些见解细化不足,有些观点尚值得商榷等。但从总体上来看,本书是研究这一问题的较有学术价值的著作。

龙宗智
2010年5月16日

目 录

序言 / 001

引言 / 001

一、问题的提出 / 001

二、研究的现状 / 002

三、研究及分析的方法 / 003

第一章 亲属拒证特权的基础理论 / 004

第一节 亲属拒证特权概述 / 004

一、亲属证人 / 004

二、作证行为 / 006

第二节 亲属拒证特权的价值解读 / 007

一、西方学者对亲属拒证特权价值的理论解读 / 008

二、亲属拒证特权价值的心理学解读 / 014

三、亲属拒证特权价值的经济学解读 / 021

四、我国现实语境下对亲属拒证特权价值的具体解读 / 026

第二章 两大法系亲属拒证特权制度的比较
研究 / 034

第一节 英美法系国家的亲属拒证特权制度 / 039

一、美国的亲属拒证特权制度 / 040

二、英联邦国家的亲属拒证特权制度 / 091

第二节 大陆法系国家的亲属拒证特权制度 / 102

一、德国的亲属拒证特权制度 / 102

二、俄罗斯的亲属拒证特权制度 / 106

三、日本的亲属拒证特权制度 / 106

四、意大利的亲属拒证特权制度 / 108

第三节 两大法系亲属拒证特权制度之比较 / 109

一、两大法系亲属拒证特权制度之主要差异 / 109

二、两大法系亲属拒证特权制度差异之形成原因 / 110

第三章 我国亲属拒证制度的历史考察 / 116

第一节 我国古代亲亲相隐制度之发展沿革 / 117

一、我国古代亲亲相隐制度的起源 / 117

二、我国古代亲亲相隐制度的发展与完善 / 124

第二节 我国古代亲亲相隐制度存续之原因分析 / 145

一、经济原因：小农经济的主导形态 / 145

二、文化原因：儒家文化的重要地位 / 147

三、政治原因：家国同构的伦理政治 / 156

四、心理原因：基本人性与传统心理的影响 / 159

第四章 我国大陆地区亲属拒证特权制度的
建立 / 163

第一节 我国港澳台地区的亲属拒证特权制度 / 163

一、我国香港地区的亲属拒证特权制度 / 164

二、我国澳门地区的亲属拒证特权制度 / 165	
三、我国台湾地区的亲属拒证特权制度 / 166	
第二节 亲属拒证特权制度在我国大陆地区的缺位及 影响 / 168	
一、我国大陆地区亲属拒证特权制度缺位的原因分析 / 168	
二、我国大陆地区亲属拒证特权制度缺位的负面影响 / 172	
第三节 我国大陆地区亲属拒证特权制度的构建 / 181	
一、我国大陆地区亲属证人作证的运行现状 / 182	
二、我国大陆地区亲属拒证特权制度的设计 / 187	
三、我国大陆地区亲属作证鼓励机制的建立 / 204	
 参考文献 / 212	
 后记 / 232	