

毕玉谦 / 著

民事

证据案例

实务问题解析

工欲善其事，必先利其器。——孔子

正义不仅要实现，还应当以看得见的方式实现。——佚名

动机的好坏，仅仅取决于它们的效果。——边沁

法官是『社会观念』的诠释者。——卡多佐

法官的作用就是在他面前的当事人之间实现公正。——丹宁

证明体系的逻辑一致性要求某些特定的结论是一回事，但这并不是全部。

法律的生命不是逻辑，而是经验。——霍姆斯

法官培训与办案参考用书

民事证据案例

实务问题解析

毕玉谦 / 著

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

民事证据案例实务问题解析/毕玉谦著. —北京:
人民法院出版社, 2009. 6
ISBN 978-7-80217-861-8

I. 民… II. 毕… III. 民事诉讼—证据—研究—
中国 IV. D925.113.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 094522 号

民事证据案例实务问题解析

毕玉谦 著

责任编辑 陈 健
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京市东城区东交民巷 27 号(100745)
电 话 (010) 67550525 (责任编辑) 67550516 (出版部)
67550558 67550551 (发行部)
网 址 <http://courtpress.chinacourt.org>
E - mail courtpress@sohu.com
印 刷 北京人卫印刷厂
经 销 新华书店

开 本 890×1240 毫米 A5
字 数 409 千字
印 张 15.75
版 次 2009 年 6 月第 1 版 2009 年 6 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 978-7-80217-861-8
定 价 39.00 元

版权所有 侵权必究

自 序

对案件事实的认定，是一项复杂而慎重的的工作，它需要知识的积累、经验的沉淀、理论的素养，更需要一种思维、一种逻辑、一种方法、一种境界。证据和有关的证据方法是认定案件事实的基本元素和基础。当然，正确和妥适地认定案件事实，使其符合个案正义与整体社会正义的需要，离不开经验和逻辑，更需要一种法律精神和思想境界。

曾经在最高人民法院从事审判工作以及近年来一直在仲裁机构担任仲裁员的这些工作经历使我深深地体会到，理论研究的生命和活力来源于实践。从收到案件材料那一时刻起，作为事实裁判者，你就得从思想上和观念上进入庭前

准备，开庭审理更需要经验的积累、思维方式的练就、精力的高度集中，制作裁判文书则更能体现和展示事实裁判者的经验履历、逻辑思维、因应方略、理论水准和思想境界。其中的每一个元素或者环节都有可能导引出探求和研判的动机，从而形成理论问题。因此，审判实践所遇到的问题为学者研究理论、开发理论和创造理论提供了巨大的空间，审判实践是从事理论研究的力量源泉。

本书的写作是基于如下这样一些动机和思考。多年以来，本人从事全国高级法官及业务骨干的培训、教学、授课工作，有关专门教材的匮乏常常使业内感到困扰和有所期许。最高人民法院有关教育培训部门和国家法官学院一直抱有编写全国法院法官培训专门统一教材的决心，曾几度组织有关专家、资深法官进行研讨和论证，但考虑到诸多因素，至今仍未能有较大进展。

对案件事实的认定和证据运用，涉及法官审判职业的基本技能。在审判实践中，许多事实认定与证据规则的运用上所遇到的热点、疑点和难点问题给法官带来极大困惑，因此，有关此类课程的开设一直为法官们所关注和高度重视，它为法官走上职业化这一必由之路打开了一扇门窗。另外，事实认定和证据法问题博大精深，这些问题既是理论问题，又是实践问题，二者难解难分。只要登跋一定的高度，就可以认识和体察到，无论站在法官的角度还是站在学者的角度，事实认定和证据法问题，实际上是一种案例解说或者“判例学说”。毕

竟对证据理论问题进行专门研究与课堂授业解惑还是存在较大区别，因为讲课要直接面对教育背景、专业知识、审判经历各异的众多法官，又必须采用较为通俗的语言。近年来，在我授课过程中，常有法官索要课件内容，试图全文复印或拷贝，但有时采用的案例材料是我在办案过程中的一些片断和对法官提问的解说，很难满足法官们的这一需求。他们的学习热情和求知欲使我非常感动。正是基于这种动力促使我写作这本书，以及日后可能会写出更多类似的论著，算是对法官们那种学习热情和求知欲的回馈。我试图把这本书定位为了一本法官培训与办案参考用书，因为这本书当中的许多案例与实务问题原本就来源于审判一线法官们向我的提问，当初大多是采用口头答疑的形式。鉴于这些答疑的问题当中有许多在全国范围内较具典型意义，故对其中的一部分进行整理并予出版，以便使更多的法官和实务工作者在工作中得以参考、利用。基于审判实践当中法官在事实认定和证据运用上所遇到的疑难实务问题，有时在理论上很少有参考的依据，不得不采用良知、经验、逻辑、推理，使之符合社会公平与正义的理念与价值取向。对于这些理论上的空白，更需要加强理论上的研究与探索，以便进一步推动判例学说的形成、进化与发达。

对案件事实的认定和证据运用应置身于个案的语境当中，同时又要考虑作出何种事实认定与判断后果的司法社会导向功能与效果。从这个意义上讲，事实认定与证据运用既要反映个案的真实，又要体现和接受人类社

会总体价值观念系统的评判与检验，并且，这个观念体系亦并非是一成不变的。由于个人学识有限，本书当中的某些观点难免存在谬误之处，敬请有识者不吝赐教。

毕云泽

2009年5月10日于北京

目 录

上编 民事证据案例与实务问题解析

第一章 关于书证的实务问题与解析·····	(3)
一、对本案中双方所持书证证明效力的认定·····	(3)
二、如何认定借条和欠条作为书证的证明效力·····	(5)
三、传真件作为书证的效力问题·····	(9)
四、涉及拖欠巨额货款发票的证明效力·····	(12)
五、借条作为债权凭据的证据效力·····	(14)
六、书证复印件能否互为印证作为认定案件事实的 根据·····	(14)
七、大额借款中有关借条的证据效力·····	(15)
八、如何识别大额借款中有关虚假借条的证据 效力·····	(16)
九、复写件的证据效力·····	(17)
十、如何认定社区出具证明的证据类型·····	(18)
十一、公安机关调查笔录作为民事诉讼证据的效力 问题·····	(19)
十二、《交通事故责任认定书》的证据效力 ·····	(24)
十三、离婚协议书的证据效力·····	(25)

- 十四、有关单位出具书证仅加盖公章的证据效力……………（25）
- 十五、借条复印件作为笔迹鉴定检材的适格性问题……………（26）
- 十六、如何认定法院生效判决书所确认案件事实的
证明效力……………（29）
- 十七、被告下落不明证据效力的认定问题……………（31）

第二章 关于自认证据的实务问题与解析……………（33）

- 十八、原告在起诉状中作出的陈述是否对其产生约束
效力……………（33）
- 十九、起诉状能否作为自认证据的载体……………（37）
- 二十、当事人在起诉前对案件事实的承认能否
作为证据使用……………（39）
- 二十一、如何确定本案自认证据的效力……………（40）
- 二十二、如何认定本案的自认证据及其效力……………（41）
- 二十三、如何认定本案自认证据涉及有所限制陈述的
效力……………（42）
- 二十四、如何认定本案自认证据涉及有所附加陈述的
效力……………（44）
- 二十五、对本案当事人已作陈述所形成的自认证据能否
再予以撤销……………（45）
- 二十六、对于在庭审过程中所认可的证据能否予以
反悔的问题……………（48）
- 二十七、本案中当事人的这种陈述能否认定为诉讼外的
自认证据……………（50）
- 二十八、一方当事人在另一起案件中的默认态度可否视
为自认证据……………（52）
- 二十九、担保人在诉讼中代替借款人承认欠款事实是否
构成自认证据……………（53）
- 三十、因当事人委托代理人的承认所形成的自认

证据·····	(56)
三十一、在一方缺席审理的情形下所形成的自认 证据·····	(57)
三十二、在诉讼调解过程中被告对原告的诉讼 请求未提出异议是否构成自认证据·····	(58)
三十三、对身份关系案件中的自认证据应如何 加以认定·····	(62)
第三章 关于证人证言的实务问题与解析·····	(65)
三十四、证人证言能否单独作为认定案件事实的 依据·····	(65)
三十五、一审诉讼代理人在二审中能否作为证人·····	(67)
三十六、证人出具两份内容相互矛盾的书面证言的 效力问题·····	(70)
三十七、无正当理由未出庭作证的证人证言的效力·····	(72)
三十八、关于加盖单位印章的有关事实陈述的证据 属性·····	(73)
三十九、关于检察院对证人进行调查所形成笔录的 证据效力·····	(74)
四十、婚姻家庭纠纷案件中一方当事人所提供证人 证言的效力认定·····	(75)
四十一、对证人证言进行证据调查的范围与事实 认定·····	(78)
第四章 关于专业技术鉴定的实务问题与解析·····	(82)
四十二、何方当事人在本案中负有申请鉴定的义务·····	(82)
四十三、因无适当检材造成鉴定不能的后果应由何方 当事人承受·····	(84)
四十四、在二审中可否申请鉴定·····	(86)

四十五、对自书遗嘱的真实性进行笔迹鉴定问题·····	(86)
四十六、关于审计报告的证据属性·····	(88)
四十七、本案中如何采信公安机关出具的现场勘验 笔录·····	(89)
四十八、关于伤残等级鉴定中检材的适格性问题·····	(90)
四十九、甲公司在本案中是否享有重新审计的权利·····	(92)
五十、一方当事人在诉讼后能否对原共同委托的鉴定 要求重新鉴定·····	(94)
五十一、被挂靠人对挂靠人的签名提出异议时由何方 当事人提出鉴定申请·····	(95)
第五章 关于推定的实务问题与解析·····	(96)
五十二、法院应当对本案作出何种事实认定·····	(96)
五十三、当双方当事人均未提出证据证明其事实主张 情形下的事实认定·····	(98)
五十四、如何认定该 10 万元款项的所有权人 ·····	(100)
五十五、在原告无法举证证明签收人员工身份情形下 能否采用推定·····	(101)
五十六、在一方缺席审理的情形下如何对本案事实 作出认定·····	(103)
五十七、借款“证明”存在违背交易习惯的情节 与事实推定·····	(104)
五十八、本案能否按照交易习惯作出事实推定·····	(106)
五十九、欠条上“还”这一多音多义字与事实推定·····	(108)
六十、关于事实推定与交易习惯的效力·····	(112)
六十一、如何根据书写习惯对本案事实作出认定·····	(114)
六十二、如何通过该份书证的语义表述来对案件 事实作出认定·····	(115)
六十三、如何对本案债权人主张权利的事实作出	

判定·····	(117)
六十四、在邮寄详情单上并未注明所寄函件内容时的 事实推定·····	(120)
六十五、因债务人通信地址发生变更所产生的事实 判定·····	(122)
第六章 关于证明责任的实务问题与解析·····	(125)
六十六、对书证上的签名及印章的真实性提出异议时的 证明责任·····	(125)
六十七、合同义务的履行与证明责任·····	(132)
六十八、因对建设工程施工合同是否已实际履行发生 争执所产生的证明责任·····	(133)
六十九、本案应根据主观证明责任还是客观证明责任 来作出事实认定·····	(134)
七十、在借款合同纠纷案中如何确定当事人的 证明责任·····	(136)
七十一、对归责事由所应承担证明责任的认知·····	(138)
七十二、因拖欠承包费所产生的证明责任 如何认定·····	(139)
七十三、因对多笔债务中的其中一笔发生争议所产生的 证明责任·····	(143)
七十四、因实际施工人将承包人、转包人、发包人列为 共同被告所产生的证明责任·····	(145)
七十五、因对约定违约金是否过高发生争议所产生的 证明责任·····	(147)
七十六、因对是否存在出资不实的事实发生争议 所产生的证明责任·····	(148)
七十七、因鉴定机构无法作出鉴定结论而产生的证明 责任·····	(149)

七十八、对本案猪的死因所产生的证明责任·····	(150)
七十九、因燃气爆炸导致人身损害所产生的证明 责任·····	(151)
八十、因啤酒瓶爆炸导致人身损害所产生的证明 责任·····	(153)
八十一、因销售产品纠纷所产生的证明责任·····	(155)
八十二、因仓储保管合同纠纷所产生的证明责任·····	(157)
八十三、因对收条上的笔迹进行鉴定无法核对笔迹 所产生的证明责任·····	(159)
八十四、因对收款条的真实性持有异议所产生的证明 责任·····	(163)
八十五、对本案中遗嘱生效条件是否已成就所产生的 证明责任·····	(165)
八十六、法院判决书中“本院认为”部分是否属于 免证事实·····	(166)
八十七、因欠条上的字迹无法通过鉴定得出结论时的 证明责任·····	(169)
八十八、交易习惯在买卖纠纷中的证明责任问题·····	(171)
八十九、因追索劳动报酬发生纠纷产生的证明 责任·····	(173)
九十、因消费者称其购买的系假酒所产生的证明 责任·····	(174)
九十一、因加工承揽合同纠纷所产生的证明 责任·····	(177)
九十二、因未经定作人验收所产生的证明责任·····	(178)
九十三、因货物运输合同纠纷所产生的证明 责任·····	(179)
九十四、对于本案因果关系应当由何方承担证明 责任·····	(182)

九十五、因车辆系借用还是买受取得事实不明所产生的 证明责任·····	(185)
九十六、因房屋被拆毁造成损害赔偿所产生的证明 责任·····	(187)
九十七、法院生效裁判确认的事实可否免除 当事人的证明责任·····	(188)
九十八、在车主未收到保管凭证因车辆被盗所产生的 证明责任·····	(190)
九十九、因车辆发生自燃后造成财产损失所产生的证明 责任·····	(192)
 第七章 关于证明妨碍的实务问题与解析 ·····	(197)
一百、一方拒不提供协议文本所产生的证明妨碍行为 及其法律效果·····	(197)
一百零一、对本案被告的证明妨碍行为应承担何种 法律后果·····	(199)
一百零二、心理测试在审判实务上能否作为一种证据 方式·····	(201)
一百零三、本案被告的行为是否应产生适用证明妨碍的 法律效果·····	(205)
 第八章 关于质证的实务问题与解析 ·····	(208)
一百零四、书证原件在经证据交换后丢失其复印件的 效力·····	(208)
一百零五、如何对书证的复印件进行质证·····	(211)
一百零六、关于对书证复印件的质证问题·····	(216)
一百零七、当事人如拒绝质证法院应如何应对·····	(217)
一百零八、对逾期提交的证据能否进行质证·····	(218)
一百零九、关于一方逾期提交证据对方不同意	

质证应如何处理·····	(220)
一百一十、当事人在一审中发表的质证意见能否对二审 产生约束力·····	(222)
一百一十一、被告经合法传唤后未到庭的质证问题·····	(224)
第九章 关于举证期限的实务问题与解析·····	(226)
一百一十二、起诉条件与举证时限问题·····	(226)
一百一十三、被告答辩应采用的形式与法律效力·····	(228)
一百一十四、如何界定本案中的“新证据”与“新的 证据”·····	(232)
一百一十五、关于举证期限与当事人补充提交证据 之间的关系问题·····	(236)
一百一十六、如何处理逾期提交的证据·····	(238)
一百一十七、应当如何把握当事人申请鉴定应在举证 期限内提出·····	(240)

下编 民事证据案例疑难问题原理与实务研究

一、 当事人的主张责任及证明责任之界定 ·····	(247)
(一) 基本案情·····	(247)
(二) 本案争议的焦点问题·····	(247)
(三) 不同的观点与理由·····	(248)
(四) 在本案中所要解决的理论问题·····	(249)
(五) 当事人的主张责任与证明责任之界定·····	(250)
(六) 对本案焦点问题的解析与结论·····	(254)
二、 当事人的主张责任与相应证明责任之间的关系 ·····	(257)
(一) 案情简介·····	(257)
(二) 现有的观点及理由·····	(257)

(三) 关于当事人的主张责任与证明责任之间的 关系及其应用问题·····	(258)
(四) 解析意见·····	(261)
 三、 对案件事实真伪不明状态的界定与本案事实的 认定 ·····	
(一) 案情简介·····	(264)
(二) 问题的提出·····	(265)
(三) 现有的观点及理由·····	(266)
(四) 对案件事实真伪不明状态的界定与应用·····	(266)
(五) 解析意见·····	(272)
 四、 从一买卖合同纠纷案看消极事实分类说的应用 价值 ·····	
(一) 基本案情·····	(274)
(二) 问题的提出·····	(274)
(三) 消极事实说的形成与基本法意·····	(275)
(四) 消极事实说的立论根据·····	(276)
(五) 消极事实说的缺陷与评析·····	(277)
(六) 消极事实说依然存留的理论价值·····	(283)
(七) 消极事实分类说在当今社会的应用价值·····	(284)
(八) 对本案事实认定与证明责任分配问题的解析·····	(287)
 五、 因不动产登记所产生的证明责任与事实认定问题 ···	
(一) 基本案情·····	(290)
(二) 在对本案事实作出认定时所应当关注的焦点 问题·····	(290)
(三) 对房屋买卖不动产交易基本属性和特征的 认知·····	(291)

(四) 因不动产交易生效要件所产生的证明责任·····	(294)
(五) 关于根据经验法则作出事实推定与本案事实 认定之间的关系·····	(296)
(六) 归论·····	(297)
六、 从一房屋租赁纠纷案看经验法则的适用 ·····	(299)
(一) 基本案情·····	(299)
(二) 审理时的不同意见·····	(300)
(三) 审理时应当关注的焦点问题·····	(301)
(四) 经验法则与相关证据在认定案件事实上的 功能作用·····	(301)
(五) 在审判实践中采用经验法则时应关注的 焦点问题·····	(308)
(六) 对该焦点问题的解析与结论·····	(311)
七、 证明妨碍行为的界定及其法律适用效果与本案的 事实认定 ·····	(313)
(一) 案情简介·····	(313)
(二) 现有的观点及理由·····	(314)
(三) 问题的提出·····	(315)
(四) 关于证明妨碍行为及其法律效果的界定与 应用问题·····	(315)
(五) 解析意见·····	(329)
八、 交叉借款案件中当事人之间证明责任之判明 ·····	(335)
(一) 基本案情及审理过程·····	(335)
(二) 评议过程中的不同意见·····	(336)
(三) 本案所涉及的理论问题·····	(337)
(四) 当事人的主观证明责任之界定·····	(338)