

新刑事诉讼法中证据规则 实施的若干问题

一、事实与证据

二、新刑诉法完善证据制度的进步

三、关于直接言词原则和质证规则

四、关于非法证据排除规则的实施

五、最佳证据规则和补正概念的科学性质疑

一、事实与证据

(一) 客观存在

1. “客观存在”是指，不以人的意识为转移的客观世界。

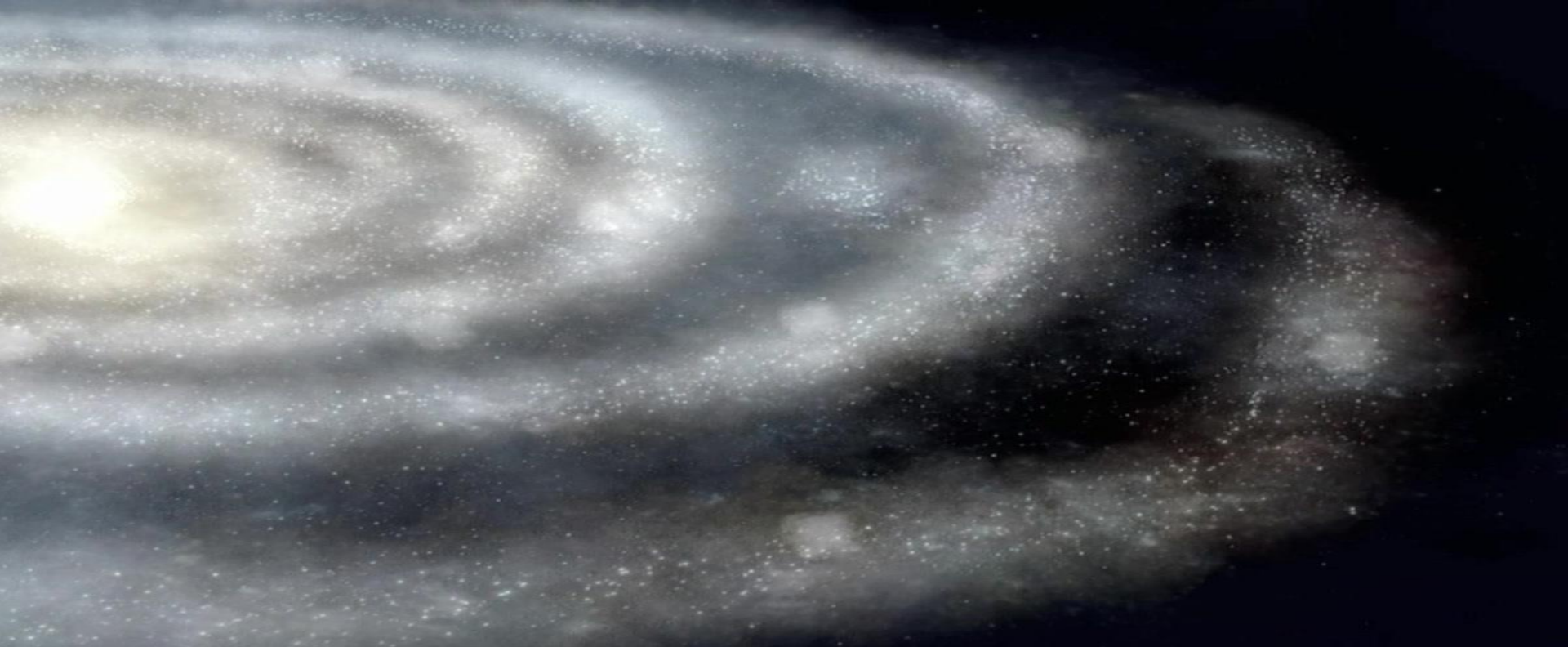
存在是“纯客观的”——世界是物质的，物质是客观存在的。——“离开谁，地球都照样转”

2. 宇宙的无限性

——空间上“无边无际”——已观察到的河外星系1万多个

——时间上“无始无终”

3. 生命的有限性，认识能力的无限——可知论



银河系直径10万光年，——从这个角度看太阳系，只是肉眼不能分辨的一个小点。《旅行到宇宙边缘》

乘最快人造卫星（25万公里/小时），飞1光年需4000年—— 人类文明史：古希腊BC800，孔夫子BC552（77代）

4000年 \times 10万=4亿年（横渡银河系）——社会伦理问题：——在飞船上“生儿育女”要多少代？2.5亿年770万代，人生意义？飞船后代的地球性？

（二）事实三性

审判活动分两个阶段：事实认定和法律适用。

《布莱克法律辞典》：事实是“某种实际存在的东西”
定义：事实是人通过感官和思维所把握的真实存在。

1. 真实性

(1) 真实性是事实的本质特征。假的东西不是事实。

(2) 事实发生于一定的时间和空间。在时间维度上，事实只有过去时和现在时，没有将来时。

(3) 事实的真实性表现为一种“既成性”——不能更改的不变性。“覆水难收”

2. 经验性

——事实与存在的区别：

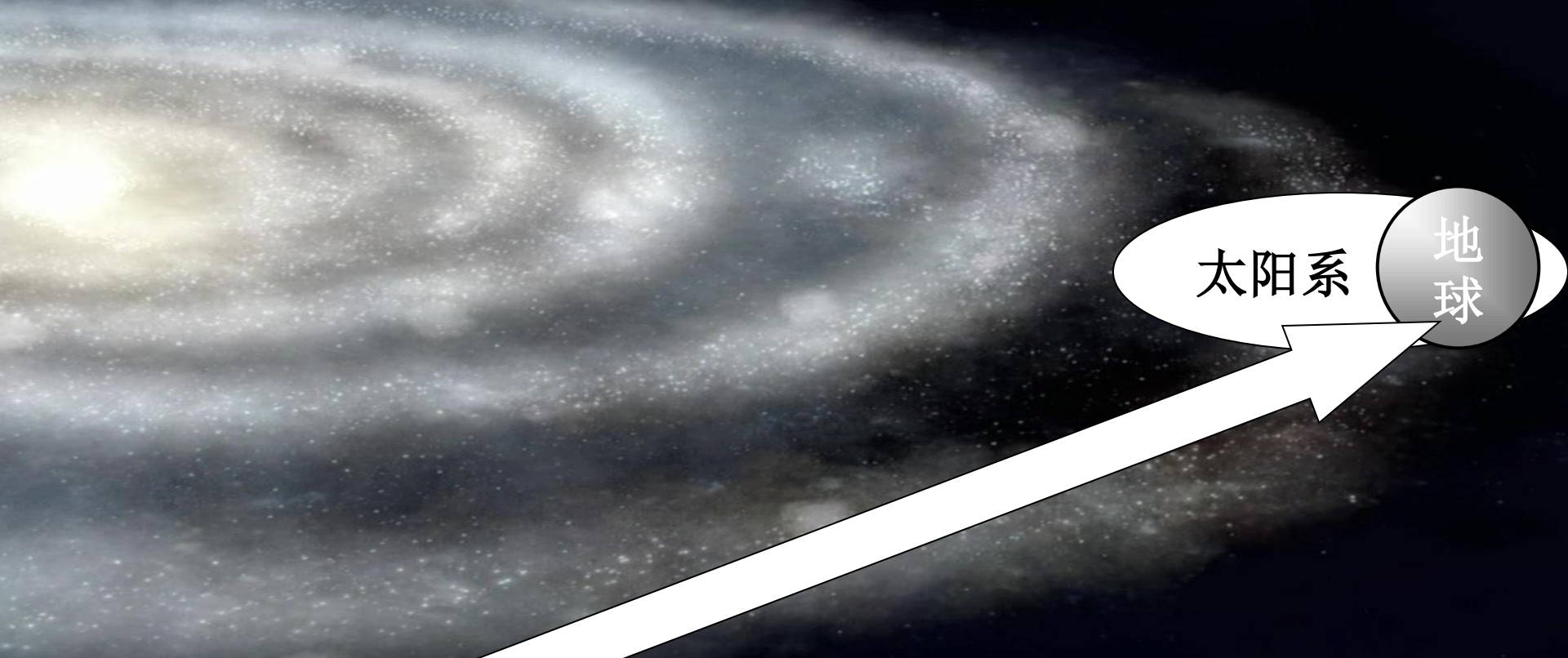
(1) 存在和事实——可知和真知。

(2) 存在之普遍性和无限性，事实之特殊性或具体性

“马某贩毒”这个事实至少包括三个要素：特定时间（2001年2月10日），特定地点（云南省巍山县被告人马某家中），特定行为（马某以5万元价格，贩卖给梁某523克海洛因）。

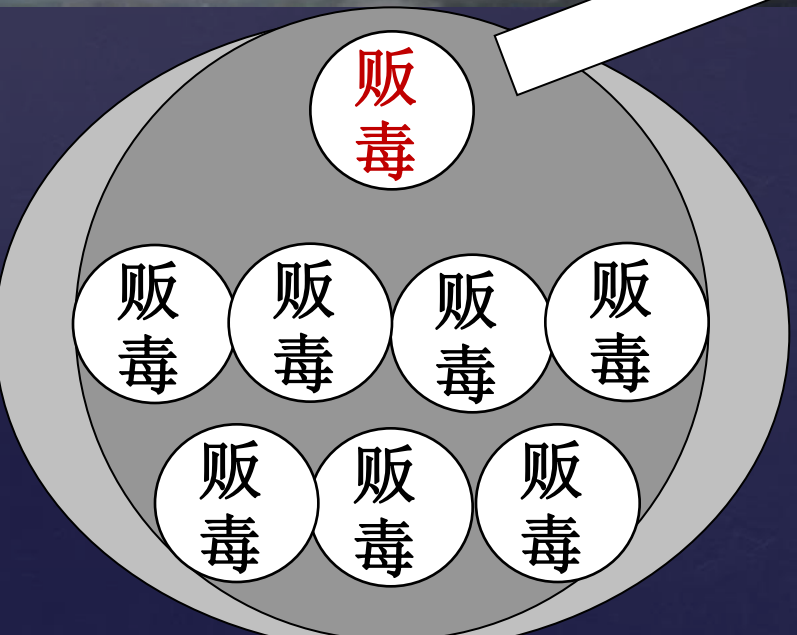
假定，2001年2月10日云南巍山县客观上存在10个人贩毒，其中9个人却没被发现，没人知道它们发生的特定时间、地点、交易对象和交易方式。——事实？存在？

因此，关于客观存在的知识是一种“可知”的理论知识。“可知”（的存在）不等于“真知”（的事实）。



太阳系

地球



维特根斯坦：“世界是事实的总和，而不是物的总和。”

——抓获的贩毒v. 贩毒存在：1:7

——行贿罪v. 行贿存在：2:98

——强奸案的报警率？

3. 可陈述性

(1) 所知之事均可陈述。从知识表达（说者）的角度看，事实总是以某种判断的形式被人们所把握，不可能脱离语言而赤裸裸地存在，不能陈述的东西不是事实。维特根斯坦：“世界是事实的总和，而不是物的总和。”“语言的界限，意味着我的世界的界限。”

什么是“知识”？“知道”是什么意思？

——你知道15分钟前发生在教室外面的那场车祸吗？

2012年全国接报涉及人员伤亡的路口交通事故4.6万起，造成1.1万人死亡、5万人受伤，平均每天因交通事故伤亡的人数已达167人（注：每11分钟有一人在交通事故中伤亡）

(2) 通过陈述可知其所述事实。从知识理解（听者）的角度看，人能学习知识，是因为命题与事实之间具有同构性

——证人1作证说：“刚才那场车祸，是一辆蓝色小轿车撞了一辆红色小轿车。”

(3) 陈述真假难辨，可能使法院作出错误裁判。

——（言词）证据有真假之分，这会产生两种情况：

一方面，哈贝马斯：“如果这种思想是真的，表达这个思想的句子就报告一个事实。”（真命题）

另一方面，如果一种思想是虚幻的，表达这个思想的句子就并非报告一个事实（假命题）。

两个相反命题：“张三那天下午3点去了李四家”

“张三那天下午3点没去李四家”

——证人2作证说：“刚才那场车祸，是一辆红色小轿车撞了一辆蓝色小轿车。”

(三) 证据概念

1、证据是与案件事实相关的信息

信息“表征”特性——事实一旦发生，会以证据形式留下某些痕迹，保留了事实发生或存在的形态、结构、属性和含义。

——化石是古生物存在的“痕迹”或证据

——爆竹皮，是除夕夜火树银花的“痕迹”或证据

2、证据对事实主张具有证明作用

证据所证明的是一种事实主张，而不是事实本身

——证据有真伪之分。事实只有一个，但却有不同的解释，“相反的故事”

——事实客体与认识主体的三种关系：

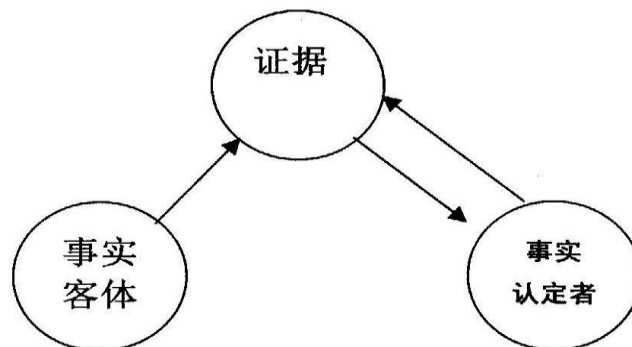
图表1.1 事实客体与认识主体的一般关系



图表1.2 事实客体与目击证人的反映关系



图表1.3 事实、证据与事实认定者的关系



好奇号登陆火星 探索火星生命证据
2012. 8. 10



3、“证据之镜”原理

(1) 证据是事实认定的必要条件——“惟一桥梁”——证据裁判原则的根据。

(2) 证据提出者用证据所证明的事实，支持的是各自的事实主张——可信性、可靠性，“镜中花”。——质证规则的根据。

(3) 事实认定者对证据提出者所主张事实（“镜中花”）之存在可能性，通过经验推论作出的事实认定，是一个“思想产品”

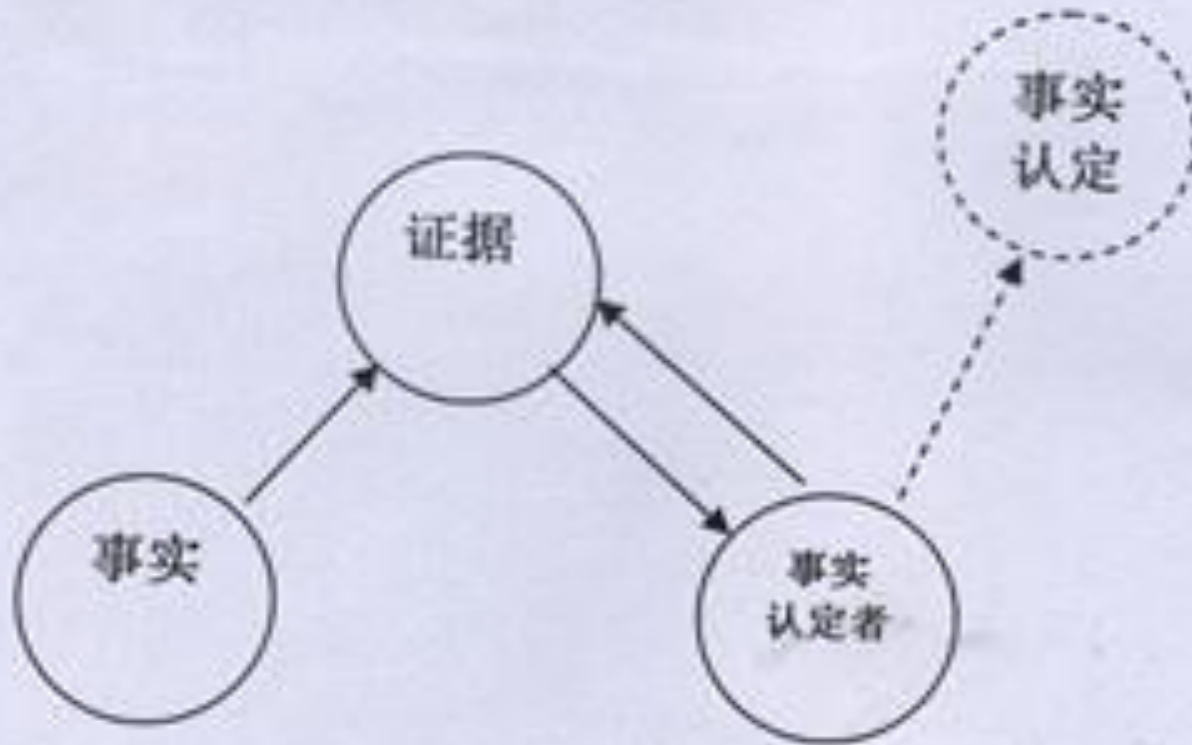
——像“拼图”游戏。“上帝”把一张地图剪成100片，“拼图”取决于两个问题：

其一，能获得多少证据片段？70%？7%？——证据法的宗旨是鼓励采纳证据。

其二，能否辨证据真伪。“上帝”撒出去100片，通过双方举证“找回来”120片？！

质证——交叉询问和对质——辨证据真伪。

事实认定是对事实的再现或重现——“思想产品”



(4) “证据之镜”原理决定了事实认定标准是概率标准

“在美国，有数据表明，在强奸谋杀案审判的死刑定罪中，重罪审判的错误率大约在3.5%-5.0%之间。”——5%的错误率

如果确信无疑标准达不到绝对确定性，那么，关键就不是“犯不犯错判”，而是如何对待两种不同性质的错误：错判 / 错放？

——美国：“宁可错放十个，也不错判一个”

——中国：“既不冤枉一个好人，也不放过一个坏人”
(要求100%的准确性——神能标准)

——中国错案追究制度改革：“宁可错放一个，也不错判一个”

其他错误口号：“命案必破”，“有错必纠”，“终身追究”

【美联社美国达拉斯1月4日电】一名美国得克萨斯男子在度过30年的铁窗生涯后被判无罪。期间,他至少有两次假释和获释机会,但条件是他要承认自己是性犯罪者。

但科尼利厄斯·杜普雷拒绝这么做,他坚持称自己在1979年的强奸和抢劫案中是清白的。在得克萨斯被DNA证明无罪的所有人中,杜普雷服刑时间最长。

达拉斯法官今天刚刚将他的罪行推翻几分钟后,51岁的杜普雷说:“无论真相如何,都必须坚持。”

杜普雷1980年因一年前强奸和抢劫一名26岁的达拉斯妇女的罪名而被判入狱75年。他于去年7月获释,但必须受到监视并在10月前受到软禁。获释大约一周后,DNA检测结果显示他在性侵犯中是无辜的。

获释一天后,杜普雷和他的未婚妻塞尔玛完婚。这对新人是20年前杜普雷尚在服刑期间相识的。

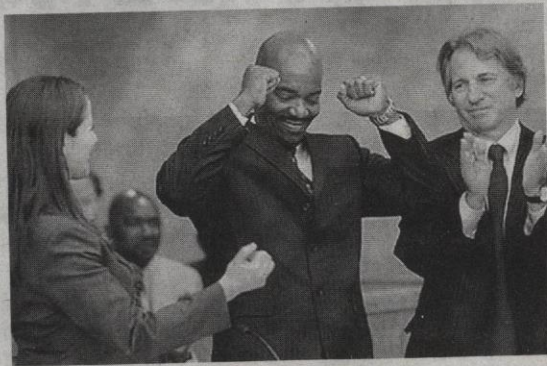
他的无罪听证被推迟至今天,当局需要重新检测DNA并确保这和受害者相吻合。律师克雷格·沃特金斯支持杜普雷的无罪申诉。

杜普雷的深色西装合体整洁,他在听证会的大部分时间内保持站立,直到法官唐·亚当斯告诉他:“你自由了。”杜普雷的律师之一巴里·舍克称这是“光荣的日子”。

杜普雷称:“重获自由非常开心。”

DNA 检测洗清抢劫强奸罪名

美国男子三十年冤狱后重获清白



4日,杜普雷(中)在听证会上被宣布无罪后,兴奋地举手庆祝。(美联社)

杜普雷曾于2004年获得假释,他以为能够回家了,直到获悉自己首先需要参加一个性犯罪者治疗项目。

和杜普雷共同服刑过两年的休梅克出席了杜普雷的听证会。他说,他两年间曾多次和杜普雷聊天,并一

直相信他是清白的。

休梅克说:“我一直相信他。他很安静并且平和有风度。”

根据得克萨斯冤狱赔偿法,杜普雷有权为

监禁在铁窗内的每一年获得8万美金补偿以及终身年金。他总共能得到240万美元并且不受联邦所得税的限制。

杜普雷1979年12月被捕时年仅19岁,当时他和马辛吉尔走在参加聚会的路上。当局称,他们同前一天发生的强奸与抢劫案的嫌疑人特征描述相一致。

警方将他们的照片拿给受害者看。她指出杜普雷和马辛吉尔。她的同时遭到抢劫的男性同伴却并未指认杜普雷和马辛吉尔中任何一个人的照片。

杜普雷被判恶意持枪抢劫。根据法院资料,这名妇女及其男性同伴1979年11月将车停在达拉斯一家酒类商店门口。当他们返回车子时,有两名男子强迫他们上车并命令他们开车。这两名男子至少有一人携带武器。他们还向两名受害者索要钱财。

一名男子最终命令将车驶向路旁并强迫男性受害者下车。女性受害者曾试图逃跑但被抓了回来。

作案者将车开往附近的停车场,并持枪威胁将该妇女强奸。

杜普雷被判有罪并在随后30年不断上诉。法院曾3次驳回他的上诉。

（四）证据属性

1. 相关性

（1）相关性是证据的根本属性

——相关性是证据与事实之间的逻辑联系

“相关性”表示证据——和——待证事实之间一种直接或间接的证明关系。“有助于支持”或“有助于否定”一种事实主张

（2）相关性是现代证据制度的基本原则

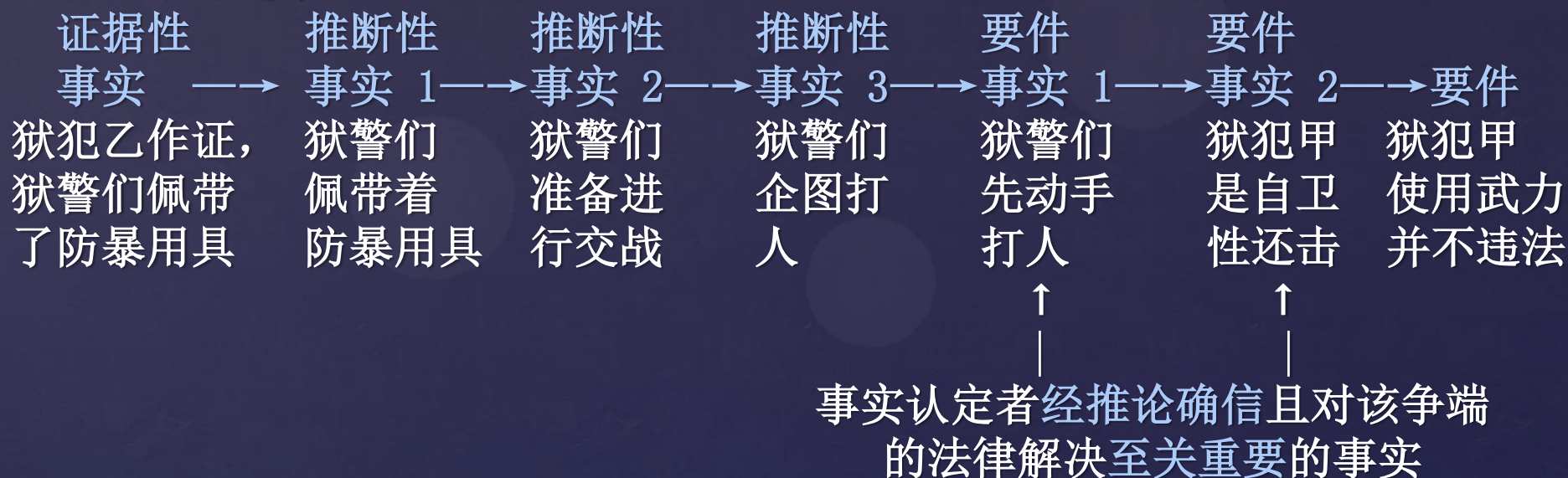
——“我们的相关性规则旨在……使事实认定者的注意力集中于适当的信息，且仅仅集中于适当的信息。另外，这些规则还通过排除对事实裁判者裁断实质问题没有帮助的信息。”

（David P. Bergland）

(3) 相关证据提供了证明要件事实的信息

第一，提出证明某个事实的证据，对于该案件是“要素性的”

经验推论链条：



第二，相关证据必须使一个要件事实更有可能或更不可能

规则401要求，一个证据性事实必须使一个要件事实“更可能或更不可能”，才是相关的。

(4) “任何趋向性”之最小相关性检验标准

规则401：相关性……“使任何事实的存在具有任何趋向性（any tendency）……更有可能或更无可能”——告诫法官不要排除这样的证据。

——最低检验标准体现了如下证据政策：

第一，如果法官相信相关联系存在的任何可能性，法官就应该认定该证据是相关的。

第二，规则401鼓励尽可能采纳相关证据，减少对证据的特异性排除——减少对相关证据的排除！！

“当且仅当有没有该证据……可能性都是相同的，该证据才没有相关性……”（沃恩·C·鲍尔：《有条件相关性的神话》）

——无足轻重的证据才没有相关性

2. 可采性（证据能力）

（1）可采性是证据能否被采纳作为定案依据的属性（证据资格）

其一，不具有相关性的证据不可采纳（必要条件）

其二，相关证据不一定采纳（非充要条件——证据政策）

——不相关是排除证据的主要理由，但不是惟一理由。《联邦证据规则》403。

其三，相关性是法官采纳和排除证据的依据

法官将采纳任何具有相关性的证据，排除所有不相关的证据。这是自由证明制度的含义。——证据相关性原则。

“这个原则禁止接受任何无相关性、逻辑上不具有证明力的东西。”（塞耶）

——只有相关证据，才有助于事实认定者作出理性的事实认定

3. 证明力

- (1) 证明力：证据对事实认定者思考要件事实产生的说服力
 - 指证据性事实对待证事实支持或否定的强度（特文宁）
 - 潜在推论的强度（反映了相关性的强弱）

证据性事实 → 推断性事实 → 要件事实 → 要件

- (2) 危险性实质上超过证明力的排除裁量权（平衡检验）
 - 不公正偏见
 - 混淆争议
 - 误导陪审团
 - 过分拖延、浪费时间和不必要的累积证据

规则403对证据的采纳规定了一种（法官）证明责任——倾向于宽容采纳证据的错误决定，而不是排除证据的错误决定。——鼓励采纳证据

4. 可信性

证据的相关性、可采性、证明力——普通法由法官负责
物证来源的可靠性和书证的真实性——也由法官负责
证据可信性、真实性——由陪审团负责

Twining词汇表:

1、**真实性 (Authenticity)**。有形证据可信性的一种属性，指一个有形物是否就是其所展示的东西。

2. 可靠性 (Reliability)

一个可靠的过程，是可重复、可信赖或具有一致性的过程。如测量仪器的可靠性、灵敏度。

物证来源的可靠性——同一性认定，辨认，最佳证据规则（是否存在造假？欺骗性证明）