

学校编码：10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号：13620111150197

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

规范与实践：刑事诉讼非法证据排除研究  
——以贪污贿赂案件为分析视角

Legal Norms and Judicial Practice: On the Exclusion for  
Illegally Obtained Evidence in Criminal Proceedings  
in the View of Corruption and Bribery Cases

魏佳轩

指导教师姓名：刘学敏 副教授

专业名称：诉讼法学

论文提交日期：2014年4月

论文答辩时间：2014年 月

学位授予日期：2014年 月

答辩委员会主席：\_\_\_\_\_

评 阅 人：\_\_\_\_\_

2014 年 月

# 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为( )课题(组)的研究成果,获得( )课题(组)经费或实验室的资助,在( )实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

# 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

- (        ) 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，  
于     年     月     日解密，解密后适用上述授权。
- (        ) 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年   月   日

## 内容摘要

现代刑事诉讼制度在突出实体正义的同时,也注重程序正义的实现,对犯罪嫌疑人和被告人程序性权利的保护提升到了应有的高度。非法证据排除规则正是在这一背景下产生的。它的诞生极大地推动了现代刑事诉讼制度的进步。

我国于 20 世纪 90 年代,在刑事诉讼中确立非法证据排除规则。此后,在长达 10 多年的时间里,其未能充分发挥预设作用,司法实践中成功实现非法证据排除的案件屈指可数。2012 年 3 月,这一规则正式写入《中华人民共和国刑事诉讼法》(以下简称“新刑事诉讼法”)。

本文通过对我国非法证据排除法律规范的梳理和对相关案例的研究,考察目前我国非法证据排除规则在实践中运作的一般模式,并试图探寻该模式背后的深层原因。

本文除引言及结语外,共分为四章。

第一章,导论部分,介绍本文的选题依据、意义,解释以贪污贿赂案件中非法证据排除情形为考察对象的缘由,同时对本文的研究框架和研究方法作出说明。

第二章,非法证据排除规则的变迁,详细介绍在规范层面上,我国非法证据排除规则的立法沿革和具体内容,同时对非法证据排除规则的一些基本问题作出解释。

第三章,我国非法证据排除规则的实证考察,通过对涉及非法证据排除的 17 起贪污贿赂案件进行对比分析,得出在一审和二审阶段,非法证据排除程序的一般模式,同时揭示非法证据排除在实践中存在的问题。

第四章,关于司法实践中非法证据难以排除之深层原因探析,希望通过分析非法证据排除规则的证明标准及方法,考察刑事诉讼程序中录音录像制度的缺陷,研究我国刑事司法系统考评体系以及我国刑事司法理念对非法证据排除的影响,进而揭示非法证据排除难之深层原因。

关键词：非法证据排除规则；法律规范；司法实践；原因探析

厦门大学博硕士论文摘要库

## ABSTRACT

The modern criminal justice system, which has focused more on the protection of criminal suspects and defendant's procedural rights, not only outstanding the substantive justice, but also the procedural justice. The Exclusionary Rule for Illegally Obtained Evidence is produced just under such background. At the same time, the emergence of the exclusionary rule has greatly promoted the development of modern criminal justice system.

The Exclusionary Rule for Illegally Obtained Evidence was established in China in the 1990s, but it didn't play its due role in the judicial practice in more than 10 years. Its successful cases were numbered. Until March 2012, the Exclusionary Rule for Illegally Obtained Evidence was formally written into the Criminal Procedure Law of the People's Republic of China (hereinafter referred to as "the new Criminal Procedure Law").

This paper is to inspect the general operation mode of the Exclusionary Rule for Illegally Obtained Evidence in practice, and attempt to explore the deep reasons behind the mode, by combing legal norms of the Exclusionary Rule for Illegally Obtained Evidence and studying some related cases.

This paper is divided into four chapters.

Chapter 1 is introduction of this paper. This part mainly introduces the background and meaning of this research, explains the reasons why to select this studying object and introduces the research framework and methods of this paper.

Chapter 2 introduces the Exclusionary Rule for Illegally Obtained Evidence. This part introduces the evolution process, content of the Exclusionary Rule for Illegally Obtained Evidence in detail, and then explains some basic issues of the Exclusionary Rule for Illegally Obtained Evidence.

Chapter 3 is the empirical surveys of the Exclusionary Rule for Illegally

Obtained Evidence in China. This part concludes the general mode of the Exclusionary Rule for Illegally Obtained Evidence in the first and the second instance by making comparative analysis based on 17 corruptions and bribery cases. In addition, this part reveals some practical issues of the Exclusionary Rule for Illegally Obtained Evidence.

Chapter 4 analyzes the deep reasons of difficulties in the exclusion for illegal obtained evidence, by analyzing the proving standards and methods of the Exclusionary Rule for Illegally Obtained Evidence, inspecting the defects of audio and video recording system in criminal procedure and studying evaluation system of Chinese criminal justice system and the impact of Chinese criminal justice ideas on the Exclusionary Rule for Illegally Obtained Evidence.

**Key Words:** The Exclusionary Rule for Illegally Obtained Evidence; Legal Norms; Judicial Practice; Cause Analysis

# 目 录

|                                  |           |
|----------------------------------|-----------|
| 引 言.....                         | 1         |
| <b>第一章 导论 .....</b>              | <b>2</b>  |
| <b>第一节 选题的依据和意义 .....</b>        | <b>2</b>  |
| 一、立法层面.....                      | 2         |
| 二、理论研究层面.....                    | 4         |
| 三、实践层面.....                      | 7         |
| <b>第二节 研究对象的选择 .....</b>         | <b>8</b>  |
| 一、贪污贿赂犯罪本身具有的特点.....             | 8         |
| 二、贪污贿赂案件在侦查阶段具有的特点.....          | 9         |
| 三、贪污贿赂案件中的非法取证情况.....            | 11        |
| <b>第三节 研究方法与研究框架 .....</b>       | <b>12</b> |
| 一、研究思路.....                      | 12        |
| 二、研究方法.....                      | 12        |
| 三、研究框架.....                      | 13        |
| <b>第二章 非法证据排除规则的变迁 .....</b>     | <b>14</b> |
| <b>第一节 非法证据排除的立法情况 .....</b>     | <b>14</b> |
| 一、1979 年至 1997 年.....            | 14        |
| 二、1997 年至 2009 年.....            | 15        |
| 三、2010 年至 2011 年.....            | 15        |
| 四、2012 年至今.....                  | 17        |
| <b>第二节 非法证据排除若干基本问题的解析 .....</b> | <b>18</b> |
| 一、非法证据排除的含义.....                 | 18        |
| 二、非法证据排除的范围.....                 | 19        |
| 三、非法证据排除的情形.....                 | 19        |



|                                       |           |
|---------------------------------------|-----------|
| 四、非法证据排除的证明责任.....                    | 20        |
| <b>第三节 非法证据排除的法定程序 .....</b>          | <b>21</b> |
| 一、非法证据排除的阶段.....                      | 21        |
| 二、“三阶段”排除的矛盾.....                     | 21        |
| 三、审判阶段的非法证据排除.....                    | 22        |
| 四、二审中非法证据排除的情况.....                   | 25        |
| <b>第三章 非法证据排除规则的实证考察 .....</b>        | <b>26</b> |
| <b>第一节 司法实践中非法证据排除规则的运作情况 .....</b>   | <b>26</b> |
| 一、非法证据排除的个案分析.....                    | 26        |
| 二、司法实践中非法证据排除的一般程序.....               | 28        |
| 三、非法证据排除之障碍.....                      | 37        |
| <b>第二节 两起非法证据成功排除案件的共性分析 .....</b>    | <b>39</b> |
| 一、案情简介.....                           | 39        |
| 二、两起案件中认定证据非法的事由.....                 | 40        |
| 三、两起案件成功排除非法证据的共性.....                | 42        |
| <b>第四章 非法证据难以排除的深层原因 .....</b>        | <b>43</b> |
| <b>第一节 证据合法性之证明对非法证据排除的影响 .....</b>   | <b>43</b> |
| 一、我国证据合法性之证明标准.....                   | 43        |
| 二、证据合法性之证明方法.....                     | 44        |
| 三、证据合法性证明之实现.....                     | 46        |
| <b>第二节 录音录像制度对非法证据排除的影响 .....</b>     | <b>47</b> |
| 一、讯问录音录像制度的形成过程.....                  | 48        |
| 二、录音录像在非法证据排除中的作用.....                | 48        |
| 三、录音录像制度的完善.....                      | 49        |
| <b>第三节 刑事司法系统考评体系对非法证据排除的影响 .....</b> | <b>50</b> |
| 一、当前司法系统考评体系的主要内容.....                | 51        |
| 二、刑事司法系统考核内容容易催生非法证据.....             | 53        |
| 三、对“错”的惩罚导致非法证据难以排除.....              | 53        |

|                                      |           |
|--------------------------------------|-----------|
| <b>第四节 刑事司法传统和观念对非法证据排除的影响 .....</b> | <b>54</b> |
| 一、“重打击、轻保护”的刑事司法传统.....              | 55        |
| 二、“重实体、轻程序”的刑事司法观念.....              | 55        |
| <b>结 语.....</b>                      | <b>57</b> |
| <b>参考文献 .....</b>                    | <b>58</b> |
| <b>致谢语.....</b>                      | <b>62</b> |

厦门大学博硕士论文摘要库

# CONTENTS

|  |           |
|--|-----------|
| <b>Preface</b> .....   | <b>1</b>  |
| <b>Chapter 1 Introduction</b> .....  | <b>2</b>  |
| <b>Subchapter 1 Research Backgrounds and Meaning</b> .....                                 | <b>2</b>  |
| Section 1 Level of Legislation .....   | 2         |
| Section 2 Level of Theoretical Research .....  | 4         |
| Section 3 Level of Practice .....  | 7         |
| <b>Subchapter 2 Selection of Studying Object</b> .....                                     | <b>8</b>  |
| Section 1 Characteristics of Corruption and Bribe Cases.....                               | 8         |
| Section 2 Characteristics of Corruption and Bribe Cases During Investigation....           | 9         |
| Section 3 Conditions of Illegal Evidence Collection in Corruption and Bribe<br>Cases ..... | 11        |
| <b>Subchapter 3 Research Method and Framework</b> .....                                    | <b>12</b> |
| Section 1 Research Design.....   | 12        |
| Section 2 Research Method .....  | 12        |
| Section 3 Research Framework .....   | 13        |
| <b>Chapter 2 Analysis of the Exclusionary Rule</b> .....                                   | <b>14</b> |
| <b>Subchapter 1 Legislative Process of the Exclusionary Rule</b> .....                     | <b>14</b> |
| Section 1 Since 1979 to 1997.....  | 14        |
| Section 2 Since 1997 to 2009.....  | 15        |
| Section 3 Since 2010 to 2011.....  | 15        |
| Section 4 Since 2012 to Now.....   | 17        |
| <b>Subchapter 2 Some Issues Analysis of the Exclusionary Rule</b> .....                    | <b>18</b> |
| Section 1 Meaning of the Exclusionary Rule .....   | 18        |
| Section 2 Contents of the Exclusionary Rule .....  | 19        |

|  |           |
|--|-----------|
| Section 3 Situation of the Exclusionary Rule .....                                   | 19        |
| Section 4 Burden of Proof of the Exclusionary Rule.....                              | 20        |
| <b>Subchapter 3 Legal Procedure of the Exclusionary Rule.....</b>                    | <b>21</b> |
| Section 1 Stages of the Exclusionary Rule .....                                      | 21        |
| Section 2 Contradiction between Three Stages .....                                   | 21        |
| Section 3 The Exclusionary Rule in Trial Stage .....                                 | 22        |
| Section 4 The Exclusionary Rule in the Second Instance.....                          | 25        |
| <b>Chapter 3 Empirical Survey of the Exclusionary Rule.....</b>                      | <b>26</b> |
| <b>Subchapter 1 The Exclusionary Rule In Practice .....</b>                          | <b>26</b> |
| Section 1 Case Study of the Exclusionary Rule.....                                   | 26        |
| Section 2 General Procedure of the Exclusionary Rule.....                            | 28        |
| Section 3 The Obstacles of the Exclusionary Rule.....                                | 37        |
| <b>Subchapter 2 Commonness Analysis of Two successful cases .....</b>                | <b>39</b> |
| Section 1 Case Introduction .....  | 39        |
| Section 2 Reason Analysis of Two successful Cases .....                              | 40        |
| Section 3 Commonness of this Two Cases .....   | 42        |
| <b>Chapter 4 Causes Analysis of Difficulties in Illegal Evidence</b>                 |           |
| <b>Exclusion .....</b>   | <b>43</b> |
| <b>Subchapter 1 Impacts of Proof of Evidence’s Legality on the Exclusionary Rule</b> |           |
| .....  | <b>43</b> |
| Section 1 Standard of Proof .....  | 43        |
| Section 2 Proof Methods.....   | 44        |
| Section 3 How to Prove .....   | 46        |
| <b>Subchapter 2 Impacts of Audio and Video Recording System on the</b>               |           |
| <b>Exclusionary Rule .....</b>   | <b>47</b> |
| Section 1 Formation Process of the Audio and Video Recording System .....            | 48        |
| Section 2 Function of the Audio and Video Recording System in the                    |           |
| Exclusionary Rule .....  | 48        |

|  |           |
|--|-----------|
| Section 3 Perfection of the Audio and Video Recording System .....   | 49        |
| <b>Subchapter 3 Impacts of Evaluation System of the Criminal Justice System on<br/>the Exclusionary Rule .....</b> | <b>50</b> |
| Section 1 Mainly Contents of the Evaluation System .....   | 51        |
| Section 2 Illegal Evidences Caused by the Evaluation System .....  | 53        |
| Section 3 Punishment Leads to the Difficulties of Illegal Evidence Exclusion ..                                    | 53        |
| <b>Subchapter 4 Impacts of Tradition and Concept of Criminal Justice on the<br/>Exclusionary Rule .....</b>        | <b>54</b> |
| Section 1 Criminal Justice Tradition of “Prefer Strike to Protection” .....  | 55        |
| Section 2 Criminal Justice Concept of “Prefer Turth to Procudure” .....  | 55        |
| <b>Conclusion .....</b>  | <b>57</b> |
| <b>Bibliography .....</b>  | <b>58</b> |
| <b>Acknowledgement.....</b>  | <b>62</b> |



## 引 言

受社会历史条件和政治因素的影响，我国的刑事诉讼立法活动启动较晚。1949年新中国成立后，在长达近30年的时间里，我国没有刑事诉讼法典，刑事诉讼司法活动缺少法律规范依据。同样受传统因素影响，在1979年我国第一部《中华人民共和国刑事诉讼法》（以下简称“79年刑诉法”）颁布之后，我国的刑事诉讼司法活动注重对实体真实的追求，强调打击犯罪，缺乏对犯罪嫌疑人、被告人诉讼权利的保障。

20世纪90年代，我国确立非法证据排除制度，旨在规范侦查机关的侦查行为，保障犯罪嫌疑人、被告人的诉讼权利。2012年3月，这一制度正式写入新刑诉法。然而，考察这一制度近20年来的实践情况，就会发现我国非法证据排除规则的具体操作与法律规定相差甚远，司法实践中非法证据的排除难度极大。笔者从北大法宝检索到的17起近年来涉及非法证据排除的贪污贿赂案件中，仅有两起案件（“吉森林受贿案”、“王书豪玩忽职守、受贿案”）成功将非法证据予以排除。此外，有关非法证据成功排除的典型性案件也很难在司法实践中找到。虽然我国立法已经确立了非法证据排除规则，但其在司法实践中的具体运作状况如何？为何在具体案件中排除非法证据极为困难？基于对上述问题的思考，本文旨在通过对17起涉及非法证据排除的贪污贿赂案件进行分析、考察，构建出司法实践中非法证据排除的运作样态，并将其与现行法律规范相比较，总结存在的差异与背离。最后，在此基础上进一步探索我国非法证据排除难的原因，并尝试提出相应的解决路径，以期对我国非法证据排除制度的改革与完善有所裨益。

## 第一章 导论

### 第一节 选题的依据和意义

#### 一、立法层面

我国 79 年刑诉法第 32 条规定：“审判人员、检察人员、侦查人员必须依照法定程序，收集能够证实被告人有罪或者无罪、犯罪情节轻重的各种证据。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。必须保证一切与案件有关或者了解案情的公民，有客观地充分地提供证据的条件，除特殊情况外，并且可以吸收他们协助调查。”虽然该条文规定了严禁侦查机关以刑讯逼供和威胁、引诱、欺骗以及其他非法方法收集证据，但没有规定如何处理以此类方法收集到的证据。所以，从这个层面来讲，79 年刑诉法没有确立非法证据排除规则。

我国 1996 年修正的《中华人民共和国刑事诉讼法》（以下简称“96 年刑诉法”），第 43 条规定：“审判人员、检察人员、侦查人员必须依照法定程序，收集能够证实犯罪嫌疑人、被告人有罪或者无罪、犯罪情节轻重的各种证据。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。必须保证一切与案件有关或者了解案情的公民，有客观地充分地提供证据的条件，除特殊情况外，并且可以吸收他们协助调查。”此次修法同样没有就非法证据的处理问题作出规定，较之于 79 年刑诉法并没有实质性进步。

最高人民检察院 1997 年 1 月 30 日发布的《人民检察院实施〈中华人民共和国刑事诉讼法〉规则（试行）》（以下简称“《刑诉规则》”）第 233 条规定：“以刑讯的方法收集的犯罪嫌疑人供述、被害人陈述、证人证言、鉴定结论不能作为指控犯罪的依据。以威胁、引诱、欺骗以及其他非法的方法收集上述证据而严重损害犯罪嫌疑人、被害人、证人、鉴定人合法权益或者可能影响证据客观真实的，该证据也不能作为指控犯罪的依据。对于以非法的方法收集的物证、书证，经审查核实能够证



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库