

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 12920071150377

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

我国民事诉讼中当事人陈述之研究

Research on the Parties' Statements in the Civil Litigation of

Our Country

赵国军

指导教师姓名: 张榕 教授

专 业 名 称: 法律硕士

论文提交日期: 2010年4月

论文答辩时间:

学位授予日期:

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2010年4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

厦门大学博硕士学位论文摘要库

内容摘要

当事人陈述最早明确规定在我国 1991 年公布实施的《民事诉讼法》中，该法通过列举方式肯定了这一法定证据种类，其后最高人民法院通过司法解释对当事人陈述的证明力进行了规定。尽管学界对当事人陈述制度早在 2001 年就开始着手研究，并提出制度设计的建议。然而时至今日，无论是立法层面还是司法层面，当事人陈述制度仍存在诸多不足。特别是轰动一时的“莫兆军事件”再次引起我们法学界和实务界对当事人陈述这一法定证据种类之独立性的思考和探究。本文从当事人陈述的含义界定、功能定位、独立证据地位以及当事人陈述制度设计进行了梳理和阐释。本文提出当事人陈述含义应该从主体、客体、陈述形式、证据分类以及陈述生成等角度进行界定，并提出“当事人参与性和亲历性”标准，指出当事人陈述的一般程序功能和证据法上之功能，同时对当事人陈述的独立证据地位予以肯定并从历史视角、域外视角、诉讼模式以及证据视角进行阐述。本文还从当事人陈述的主干制度即当事人询问制度和当事人听取制度以及配套制度提出制度设计的建议。

本文除引言和结语之外，共分为三章。

第一章对当事人陈述定义、特点、功能进行了阐述，评析了当事人陈述在我国立法层面和司法层面的不足。

第二章从历史视角、域外视角、诉讼模式视角以及证据视角对当事人陈述的独立证据地位进行肯定并予以阐述。

第三章对当事人陈述的制度设计提出建议，指出从当事人听取以及当事人询问等角度进行主干制度设计，并从当事人维度即当事人的当场陈述义务、宣誓以及真实陈述义务和法官维度即法官释明权以及法官自由心证等方面进行配套制度设计。

关键词：当事人陈述；当事人听取；当事人询问

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

The parties' statements are expressed in Civil Procedure Law of the People's Republic of China which published and enforced early in 1991, at the same time, it, as one of legal evidences, has been ascertained by the method of enumerate. Furthermore, the validity of the parties' statements is affirmed through the judicial interpretation stipulated by the Supreme People's Court in China. Some scholars in the law circles in China initiated a study on the system of the parties' statements as early as in 2001, even put forward some legislative proposals of formulating system. However, so far, the parties' statements have still existed many insufficient and defects both in legislation and judicial practice in China. Especially the sensational "Mo Zhaojun incident" happened in 2002, has once again aroused the concern of our scholars and practitioners whether the parties' statements, as one of legal evidences, are as important as other legal evidences. This thesis states meaning, character, function, the independent evidence status and the formulation of system about the parties' statements, puts forward that it should be defined from the aspects of the subject, object, form of statements and formation, proposes a standard on "the parties' participation and experiencing", points out its function includes general procedure function and proving fact, affirms and expounds its independent evidence status from the historical, extraterritorial, litigation models' and evidence' perspective. Besides, the thesis also takes some constructive suggestion for institution of the parties' statements including main system—hearing the parties' statements and inquiring the parties—and auxiliary system.

Except for the preface and the epilogue, there are three chapters in this thesis.

Chapter one is the general program of this thesis, which analyses the parties' statements' meaning, character, two main functions and so on. It also explores its many insufficient and defects both in legislation field and judicial practice in China.

Chapter two affirms and expounds its independent evidence status from the

historical , extraterritorial, litigation models' and evidence's perspective.It points out that the parties' statements should play a role as important as other legal evidences.

Chapter three puts forward some suggestion for institution of the parties' statements which includes both main system such as hearing the parties' statements and inquiring the parties and auxiliary system, for example, attendance,oath institution, the true obligation about the party and interpretation right,inner conviction system about the judge.

Key words: the Parties' Statements; Hearing the Parties' Statements;Inquiring the Parties

目录

前言	1
第一章 对当事人陈述的一般考察	3
第一节 当事人陈述的界定	3
一、当事人陈述的主体	4
二、当事人陈述的客体	5
三、当事人陈述的证据分类及陈述形式	6
四、当事人陈述的生成	6
第二节 当事人陈述的特点	7
一、陈述内容的虚实性	7
二、陈述指向主体的唯一性	8
三、陈述时间的限定性	8
第三节 当事人陈述的功能	8
一、当事人陈述的一般程序功能	8
二、证据法上之功能	10
第四节 当事人陈述制度之不足	11
一、立法层面的不足	11
二、司法层面的不足	12
第二章 当事人陈述独立证据地位之肯定	14
第一节 当事人陈述之历史视角	14
一、概述	14
二、小结	16
第二节 当事人陈述之域外视角	17
一、概述	17
二、小结	18
第三节 诉讼模式对当事人陈述的影响	18
一、概述	18

二、小结.....	20
第四节 当事人陈述之证据视角	21
一、关于证据的一般理论.....	21
二、当事人陈述的在证据中的地位.....	25
第三章 当事人陈述的制度设计	28
第一节 主干制度	28
一、当事人听取制度.....	28
二、当事人询问制度.....	30
第二节 配套制度	33
一、当事人维度.....	34
二、法官维度.....	38
结语——“莫兆军事件”的另一种结局	44
参考文献	45

CONTENTS

Preface.....1

Chapter 1 General introduction of the parties' statements3

Subchapter 1 The definition of the parties' statements 3

 Section 1 The statements' subject 4

 Section 2 The statements' object 5

 Section 3 The statements' form and classification of evidence 6

 Section 4 The statements' formation 6

Subchapter 2 The character of the parties' statements 7

 Section 1 The character of the statements' content 7

 Section 2 The character of the statements' subject..... 8

 Section 3 The character of the statements' time..... 8

Subchapter 3 The functions of the parties' statements 8

 Section 1 General procedure function..... 8

 Section 2 Proving facts 10

Subchapter 4 Insufficient in the system 11

 Section 1 Insufficient in legislation 11

 Section 2 Insufficient in judicial practice 12

Chapter 2 Affirming the independent evidence status of the parties' statements14

Subchapter 1 Historical perspective 14

 Section 1 General introduction 14

 Section 2 Summary briefly 16

Subchapter 2 Extraterritorial perspective..... 17

 Section 1 General introduction 17

 Section 2 Summary briefly 18

Subchapter 3 Litigation models' perspective	18
Section 1 General introduction	18
Section 2 Summary briefly	20
Subchapter 4 Evidence' perspective	21
Section 1 General theory about evidence.....	21
Section 2 The evidence status of the parties' statements	25
Chapter 3 Institution of the parties' statements	28
Subchapter 1 Main system.	28
Section 1 Hearing the parties' statements	28
Section 2 Inquiring the parties	30
Subchapter 2 Auxiliary system.	33
Section 1 Rules about the parties	34
Section 2 Rules about the judge.....	38
Epilogue—Other results of “Mo Zhaojun incident”	44
Bibliography	45

前言

2002年发生在广东四会市的一起刑事案件轰动一时：被告人系四会市人民法院民庭主审法官莫兆军，涉嫌玩忽职守罪被起诉。该刑事案件起因于莫兆军法官在2001年9月办理的一起民事案件，当时该案判决被告败诉，其后两被告不服该民事判决而自杀。

2001年4月26日下午2时许，冯志雄以暴力手段强行抢去张小娇挂在背上的背包，内有张小娇的姐姐张妙金购买房屋的土地使用证一本、购房合同书一份、购房付款收据三份、张小娇的身份证等。

其后冯志雄伙同李兆兴（本案原告）于2001年5月1日下午，窜至张小娇的住处，当时张及其父母张坤石、陆群芳三人在家。冯持刀胁迫张小娇抄写一份按照他们意愿书写的“借条”，内容是：“今借李兆兴现金一万元作购房之用（张妙金跟陈某购入住房一套），现定于今年八月底还清，逾期不还将予收回住房。”冯志雄胁迫张小娇及其父母张坤石、陆群芳分别在“借条”上签上名字，最后他还要张代签上了不在场的张妙金的名字。2001年8月间，李兆兴多次“追索”，张小娇及其父母都以不认识李兆兴为由不予理会。

2001年9月2日，冯将抢来的证件等交给李兆兴，授意李持“借据”向法院起诉。9月3日，李兆兴以张坤石、陆群芳、张小娇、张妙金借款逾期不还为由，向四会市人民法院提起诉讼。

经过庭审，莫兆军法官作出民事判决：“原告所诉被告欠其借款一万元，有被告亲笔签名的借据证实，事实清楚，证据充分，故原告要求被告清还借款及计付利息，理由成立，本院予以支持。被告提出：冯志雄抢走张妙金与陈某签定的购房合同及土地使用证后，与原告在其家里用刀威迫其写下借据，并威迫各人在借据上签名。但均无向公安机关报案，庭审时无提供证据证实，本院经查亦无法认定，故被告要求驳回原告诉讼请求的主张，本院不予支持。”

在检察机关的讯问笔录中，莫交代说，2001年9月，民庭接到法院立案室移送的李兆兴诉张坤石等人借款纠纷案，安排他采用简易程序予以审理。接案后，因为时间紧，连诉讼材料都没有审查，也没有询问双方当事人

的情况，到开庭日期就审理了。

从检察机关对当事各方的笔录情况来看，莫兆军先是询问李兆兴谁借了你的钱，李回答说是借了一万元给张坤石，然而张坤石、张小娇、张妙金、陆群芳等称根本就不认识原告，怎么会借他的钱。而莫兆军却大声呵斥被告方，不要出声。张坤石一家人忍无可忍，向法官提出为何只让李讲话，不让他们说，于是发生争吵。当张坤石等人反复向法官提出借条是冯志雄和李兆兴用刀和硫酸逼着写的，他们并不认识李兆兴，也没有借他的一万元钱，莫问为何不报警？回答是：不敢，因为冯威胁他们一旦报警就杀他们全家。庭审中，被告之一的张妙金也一再否认自己是借款人，并讲当时写借据时不在场，李兆兴也承认张妙金没有到场，签名是张小娇代替写的。

据当事各方回忆，当时的庭审的确乱成一团：“还发生了激烈争吵，持续了半个多钟头。法官就讲争够没有，是不是还想继续争？讲完这话就走了出去，也没有宣布休庭。整个庭审就是儿戏，既没有宣读借条，也没有宣读其他证据材料，没有出示证物。”^①

尽管莫兆军法官最后被无罪释放，但透过“莫兆军事件”几个问题仍然值得思考：当事人陈述这一证据形式在民事诉讼中是否具有独立证据地位？是否发挥了其应有的证据功能呢？针对当事人虚假陈述，法官如何发挥司法能动性进行甄别？法律又如何加以规制？当事人陈述的内容以及陈述人的品质、表情以及态度是否构成法官自由心证的资料来源？庭审实践中，如果法官消极不心证有何规制手段？

^①萧志. 葫芦僧判断葫芦案现代版[J]. 方圆, 2003, 2.

第一章 对当事人陈述的一般考察

第一节 当事人陈述的界定

从现行法律规定来看，我们很容易得出：当事人陈述系我国法定证据种类之一。然而无论是实务界还是学界，准确界定当事人陈述的内涵和外延都是极为困难的。可是，当事人陈述制度的建构必须要建立在对当事人陈述内涵及外延的界定上，因此，我们有必要对当事人陈述的含义加以界定。

目前学界关于当事人陈述的涵义观点颇多，但笔者以为学界主要从当事人陈述的主体、客体、陈述时间以及陈述形式等角度进行界定。

首先从陈述主体角度看：有学者主张用“诉讼参加人对案件事实的陈述”来取代“当事人的陈述”。认为诉讼参加人对案件事实的陈述必须符合下列条件即“主体必须是民事诉讼中的原告、被告、共同诉讼人、第三人、诉讼代理人或诉讼代理人。^①有学者认为当事人陈述中“当事人应是广义上的当事人即可以是民事诉讼中的原告、被告、共同诉讼人、第三人、诉讼代理人、法定代理人及经特别授权的诉讼代理人。^②也有学者认为当事人陈述中“陈述主体必须是合法的原告、被告、第三人、共同诉讼人；当事人如果是法人则陈述主体应该是法定代表人、如果是其他组织则陈述主体应该是主要负责人。^③

其次，从陈述客体角度来看：有学者认为：当事人陈述在狭义上仅指当事人在诉讼中就与本案有关的事实尤其是作为诉讼请求根据或反驳诉讼请求根据的事实向法院所作的陈述。在广义上当事人陈述还包括关于诉讼请求的陈述、关于与案件有关的其他陈述、关于证据来源的陈述、关于案件性质和法律问题的陈述等。^④而有的学者主张陈述的内容只能是与案件事实相关的部分。^⑤而且“当事人陈述的对象仅限于案件的主要事实，当事人对于适用法律的评价不构成当事人陈述”。^⑥也有学者主张当事人陈述是指当事人就有关案件的事实情况向法院作出的陈述。它包括当事人自己说明的案件事实以及对

^①田平安. 民事诉讼证据初论[M]. 北京：中国检察出版社, 2002. 231-232.

^②王福华. 民事诉讼专题研究 [M]. 北京：中国出版社, 2007. 114.

^③叶青, 主编. 诉讼证据法学 [M]. 北京：北京大学出版社, 2006. 79.

^④江伟, 主编. 民事诉讼法学[M]. 北京：北京大学出版社, 2000: 142.

^⑤参见田平安. 民事诉讼证据初论[M]. 北京：中国检察出版社, 2002. 231-232.

^⑥参见王福华. 民事诉讼专题研究 [M]. 北京：中国出版社, 2007. 114.

案件事实的承认两个方面的内容。当事人向法院陈述的内容很多但主要体现在“其一、关于案件事实的叙述和说明;其二关于请求适用实体法作出对其有利判决的陈述。”^①

再次,从陈述的形式角度来看:有学者主张当事人陈述在陈述的形式上既可以是口头的也可以是书面的。^②有学者认为当事人陈述应以口头方式向承办案件的法官作出。^③

最后,从陈述的时间角度来看:有的学者并未在当事人陈述的时间上加以限制。而有的学者主张陈述的时间只限于当事人从诉讼开始一直到当事人陈述程序的结束为止,诉讼开始前和案件进入评议宣判阶段后,当事人所作的陈述起不到诉讼证据的作用。^④

可见,学界在当事人陈述的界定上存在以下分歧:当事人陈述的主体包括哪些?当事人陈述的客体包括哪些?陈述的时间以及形式是否有限制?

一、当事人陈述的主体

当事人陈述中的“当事人”范围与诉讼程序中的“当事人”范围是否等同呢?笔者以为应从当事人陈述的制度价值即当事人对案件事实的亲历性及参与性为标准加以判断。按照这一标准笔者以为能成为当事人陈述主体的除原被告本人外还包括法定代表人、特定情形下(代理被代理人从事与案件事实有关的民事行为)的法定代理人、有独立请求权的第三人、诉讼代理人,而诉讼代理人和非特定情形下的法定代理人应排除在当事人陈述的主体范围之外。理由如下:

(一)虽然根据民事诉讼法的规定法人具有诉讼主体资格,但由于法人不能正确地感知、理解、记忆和表达其所经历的事实。相反,法定代表人的行为对外代表法人并且法人的民事行为和诉讼行为是由其法定代表人来实施的。法定代表人所从事的民事活动或诉讼活动视为法人的活动。法定代表人

^①毕玉谦,主编.证据法要义[M].北京:法律出版社,2003.142.

^②参见申君贵,陈岚,主编.证据法学[M].北京:法律出版社,2006.97-98;

参见叶青,主编.诉讼证据法学[M].北京:北京大学出版社,2006.79.

^③参见王福华.民事诉讼专题研究[M].北京:中国出版社,2007.11.

^④参见申君贵,陈岚,主编.证据法学[M].北京:法律出版社,2006.97-98;

参见叶青,主编.诉讼证据法学[M].北京:北京大学出版社,2006.79.

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 for delivery details.

厦门大学博硕士学位论文摘要库