

学校编码：10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号：X200308034

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

刑事证人证言制度研究

Research on the System of Expert Witness of our Country

傅树朝

指导教师姓名： 蔡从燕 副教授

专业名称： 法 律 硕 士

论文提交日期： 2006 年 11 月

论文答辩时间： 2006 年 月

学位授予日期： 2006 年 月

答辩委员会主席：\_\_\_\_\_

评 阅 人：\_\_\_\_\_

2006 年 11 月

# 厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，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的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日



## 内 容 摘 要

本文以我国刑事诉讼中的证人证言制度为研究对象,分析刑事诉讼中的证人资格,证人证言的概念、特征及证人证言的收集,着重探讨刑事证人证言的审查判断和认证规则,分析刑事诉讼中证人不出庭的主要原因,在此基础上提出完善我国刑事证人出庭作证制度的构想。全文除引言和结语外,共分为五章。

第一章 刑事证人证言概述。介绍、分析刑事证人的概念、资格、刑事证人证言的概念、特征,重点对侦查人员、共同被告人的证人资格问题进行分析论证。

第二章 刑事证人证言的收集。分析刑事证人证言收集的基本原则和具体规则。

第三章 刑事证人证言的审查判断和认证。分析证据的二大属性即证据能力和证明力以及证据的三个基本特征,提出证人证言审查判断的内容,从证人证言的证据能力和证明力入手,结合证据的关联性、合法性、客观性,分析对刑事证人证言的认证规则。

第四章 我国刑事诉讼中证人不出庭的原因分析。指出刑事证人不出庭的危害,详细分析我国现阶段证人不出庭主要有:法律因素、证人因素、司法机关因素等三大方面的原因。

第五章 完善我国刑事证人出庭作证制度的构想。提出完善我国刑事证人出庭作证制度的具体措施:(一)规定证人不出庭作证的法律责任;(二)完善证人保护制度;(三)设立证人经济补偿制度;(四)确立证人的拒绝作证权。

**关键词:** 证人证言; 认证; 完善

## ABSTRACT

This paper researches Chinese testimony of witness system in the criminal prosecution, analyzing the qualifications of the witness, the conception and characteristics of the testimony of witness, as well as the collecting of the testimony. It focus on the check-approving and authentication rules that govern testimony of witness system in the criminal prosecution, analyses the main reason the witness won't appear to court in the criminal prosecution, brings up the design to mature the system for testifying of Chinese criminal prosecution based on the descriptions mentioned above. The paper is divided to 5 chapters, excluding the introduction and conclusion.

Chapter 1 General theories of testimony of witness . This chapter Introduces、analyses the conception and characteristics of the criminal witness, as well as the conception and characteristics of the testimony, and the key point is to assay and demonstrate the Investigation personnel and the witness-qualifications of co-defendants.

Chapter 2 The collecting of the criminal testimony of witness. This chapter analyses the basic principles and the specific rules of collecting testimony of witness.

Chapter 3 The check-approving and authentication of the criminal testimony. Besides analyzing the 2 attributes of proof---the capability of proof and proof power, 3 basic characteristics of proof, this chapter brings up the content of inspecting and judging testimony and staring from the capability of proof and proof power combine with the proof's connection and legality to analyses authentication rules that govern criminal testimony of witness.

Chapter 4 To analyze the reason the witness won't appear to court in Chinese criminal prosecution. This chapter points out the harmness the witness refuse to appear to court, analyses concretely the causes the witness won't appear to court in our country presently: law factor 、 witness factor 、 judicature factor.

Chapter 5 The design to mature the system for testifying of Chese criminal prosecution. This chapter addresses the concrete measures to mature the system: 1.To stipulate the legal liability for the witness who absence in court; 2.To perfect the witness-protecting system; 3. Establishing compensation regime for the witness; 4.

Admitting the right of refusing bear witness.

**Key Words:** testimony of witness; authentication; mature

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

引 言 .....	1
<b>第一章 刑事证人证言概述 .....</b>	<b>2</b>
<b>第一节 刑事证人的概念、资格 .....</b>	<b>2</b>
一、刑事证人的概念 .....	2
二、刑事证人的资格 .....	2
三、侦查人员、共同被告人的证人资格问题 .....	4
<b>第二节 刑事证人证言的概念、特征 .....</b>	<b>9</b>
一、刑事证人证言的概念 .....	9
二、刑事证人证言的特征 .....	10
<b>第二章 刑事证人证言的收集 .....</b>	<b>12</b>
<b>第一节 刑事证人证言收集的基本原则 .....</b>	<b>12</b>
一、迅速、及时原则 .....	12
二、全面收集原则 .....	12
三、合法性原则 .....	13
<b>第二节 刑事证人证言收集的具体规则 .....</b>	<b>13</b>
一、告知证人的权利义务 .....	13
二、严禁使用非法方法询问证人 .....	13
三、个别询问 .....	14
四、禁止单人询问 .....	14
五、询问未成年证人特有规则 .....	14
<b>第三章 刑事证人证言的审查判断和认证 .....</b>	<b>15</b>
<b>第一节 审查判断证据应当明确的几个相关概念 .....</b>	<b>15</b>
一、证据、证据材料和定案根据 .....	15
二、证据能力和证明力 .....	15
三、证据的客观性、关联性和合法性 .....	16

<b>第二节 刑事证人证言审查判断的内容</b> .....	18
一、刑事证人证言的来源是否可靠 .....	18
二、刑事证人是否如实提供证言 .....	18
三、刑事证人提供证言是否受到外界的干扰 .....	18
四、刑事证人证言的前后内容及与其他证据是否协调一致 .....	19
五、刑事证人证言形成的具体情况 .....	19
六、刑事证人证言的主体是否适格 .....	20
七、刑事证人证言的收集程序是否合法 .....	20
<b>第三节 刑事证人证言的认证</b> .....	21
一、刑事证人证言的证据能力的认证 .....	21
二、刑事证人证言的证明力的认证 .....	24
<b>第四章 我国刑事诉讼中证人不出庭的原因分析</b> .....	28
<b>第一节 刑事证人不出庭的危害</b> .....	28
一、质证原则无法贯彻 .....	28
二、影响审判的公正性 .....	28
三、阻碍审判方式改革 .....	29
<b>第二节 我国刑事诉讼中证人不出庭的主要原因</b> .....	29
一、法律因素 .....	29
二、证人因素 .....	30
三、司法机关因素 .....	32
<b>第五章 完善我国刑事证人出庭作证制度的构想</b> .....	33
<b>第一节 规定证人不出庭作证的法律责任</b> .....	33
一、要求所有的刑事证人出庭作证不具有现实可能性 .....	33
二、应当出庭作证的证人范围 .....	33
三、证人出庭作证的例外 .....	34
四、证人无正当理由拒不出庭作证的法律责任 .....	35
<b>第二节 完善证人保护制度</b> .....	36
一、明确证人保护的主体和范围 .....	36



---

二、建立证人保护专门机构 .....	36
三、完善证人保护的措施 .....	37
<b>第三节 设立证人经济补偿制度 .....</b>	<b>38</b>
一、证人经济补偿的支付主体 .....	38
二、证人经济补偿的范围与标准 .....	39
三、证人经济补偿的程序设置 .....	39
<b>第四节 确立证人的拒绝作证权 .....</b>	<b>40</b>
一、证人拒绝作证权的含义及理论根据 .....	40
二、西方主要国家对证人拒绝作证权的规定 .....	41
三、我国古代的容隐制度 .....	42
四、确立我国证人拒绝作证权的范围及依据 .....	42
<b>结 语 .....</b>	<b>44</b>
<b>参考文献 .....</b>	<b>45</b>

## CONTENTS

<b>Introduction</b> .....	1
<b>Chapter 1 General theories of testimony of witness</b> .....	2
<b>Subchapter 1 The conception and qualifications of the criminal witness</b> .....	2
Section 1 The conception of the criminal witness.....	2
Section 2 The qualifications of the criminal witness .....	2
Section 3 The Investigation personnel and the witness-qualifications of co-defendants.....	4
<b>Subchapter 2 The conception and characteristics of the criminal         testimony of witness</b> .....	9
Section 1 The conception of the criminal testimony of witness.....	9
Section 2 The characteristics of the criminal testimony of witness.....	10
<b>Chapter 2 The basic principles and the specific rules of collecting         criminal testimony of witness</b> .....	12
<b>Subchapter 1 The basic principles of collecting the testimony of witness</b> ...	12
Section 1 Swift、timely .....	12
Section 2 Collect fully .....	12
Section 3 Legality.....	13
<b>Subchapter 2 The specific rules of collecting criminal testimony of         witness</b> .....	13
Section 1 Tell witness their right and obligation.....	13
Section 2 Forbid inquiring witness in illegal way.....	13
Section 3 Individual inquiring .....	14
Section 4 Forbid single inquiring.....	14
Section 5 Special rules to inquire juveniles .....	14
<b>Chapter 3 The check-approving and authentication of the criminal         testimony of witness</b> .....	15
<b>Subchapter 1 Several conception relating check-approving and authenticating         the criminal testimony of witness</b> .....	15

## CONTENTS

---

Section 1	Proof、 proof materials and the foundation to decide a case	15
Section 2	The capability of proof and proof power	15
Section 3	The objectivity 、 connection and legality of proof	16
<b>Subchapter 2</b>	<b>The contents of check-approving the criminal testimony of witness</b>	<b>18</b>
Section 1	Whether the source of the criminal testimony of witness is reliable	18
Section 2	Whether the witness provide testimony truly	18
Section 3	Whether there is interference when witness provide testimony	18
Section 4	Whether the testimony is unanimous with other proof	19
Section 5	The concrete condition the criminal testimony of witness appears	19
Section 6	Whether the qualifications of the criminal witness is legal	20
Section 7	Whether the procedure of collecting the criminal testimony of witness is legal	20
<b>Subchapter 3</b>	<b>The authentication of the criminal testimony of witness</b>	<b>21</b>
Section 1	The authentication of the capability of the testimony	21
Section 2	The authentication of the testimony's power	24
<b>Chapter 4</b>	<b>Analysis of the reason the witness absence from court in Chinese criminal prosecution</b>	<b>28</b>
<b>Subchapter1</b>	<b>Harmness the witness refuses to appear to court</b>	<b>28</b>
Section 1	The principles of cross-examine cannot be put into effect	28
Section 2	Influence the equity of judge	28
Section 3	Hinder the reform of judge method	29
<b>Subchapter 2</b>	<b>The main reason the witness absence from court in the criminal prosecution in China</b>	<b>29</b>
Section 1	Law factor	29
Section 2	Witness factor	30
Section 3	The judiciary factor	32
<b>Chapter 5</b>	<b>The design to mature the system for testifying of Chinese criminal prosecution</b>	<b>33</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>To stipulate the legal liability for the witness who refuse to</b>	

	<b>testify in court</b> .....	33
Section 1	It's impossible to let all witness testify in court .....	33
Section 2	The scope of witness who should testify in court.....	33
Section 3	The exception for witness to testify in court .....	34
Section 4	The legal liability witness refuse to testify in court without reasonable reason .....	35
<b>Subchapter 2</b>	<b>To perfect the witness-protecting system</b> .....	36
Section 1	Make clear the object and scope of witness protecting .....	36
Section 2	Establishing special institution for witness protecting .....	36
Section 3	Mature the measures of witness protecting .....	37
<b>Subchapter 3</b>	<b>Establishing compensation regime for the witness</b> .....	38
Section 1	The party that should be responsible for the compensation.....	38
Section 2	The sphere and standards of the compensation .....	39
Section 3	The setting of the procedures for the compensation.....	39
<b>Subchapter 4</b>	<b>Admitting the right of refusing bear witness</b> .....	40
Section 1	The meaning and theory foundation for the right of refusing bear witness.....	40
Section 2	The regulations in main Western countries on the right of refusing bear witness.....	41
Section 3	The sheltering regime in the ancient dynasty of China .....	42
Section 4	The sphere and basement to affirm the right of refusing bear witness in China.....	42
<b>Conclusion</b>	.....	44
<b>Bibliography</b>	.....	45

## 引 言

刑事诉讼活动以认定犯罪事实、适用法律为基本内容，其中认定事实是适用法律的前提和基础，而认定事实必须依据证据进行。可以说，刑事诉讼活动是围绕着证据的如何收集、审查判断和质证、认证而展开的。证人证言作为我国现行刑事诉讼法规定的七大证据种类之一，是刑事诉讼中普遍运用的一种重要证据，在证据制度中占有重要地位，几乎每一个刑事案件的审判及对事实的认定都离不开证人证言。刑事证人证言制度包括：证人的资格，证人证言的收集、审查判断和认证规则，证人作证的方式尤其是证人应否出庭作证等内容。我国法学界及司法实务部门对刑事证人证言制度的一些问题认识不一致，如侦查人员是否具有证人资格、同案共同被告人可否互为证人？证人证言审查判断的主要内容是什么？对证人证言的认证应从什么方面入手，应遵循哪些规则？在现阶段刑事诉讼中，绝大多数证人不出庭的原因是什么？如何完善我国的刑事证人作证制度，提高证人的出庭率？本文着重从以上几个方面进行阐述。

## 第一章 刑事证人证言概述

### 第一节 刑事证人的概念、资格

#### 一、刑事证人的概念

讨论证人证言，首先必须明确证人的概念。概括国内外各种主张，证人一词不外乎有广义和狭义之分。在英美法系国家的证据法上，证人是指一切用自己的言词、语言、思想意识等形式对案件事实作出证明的人，不管其在诉讼中的地位如何，都可称之为证人。<sup>①</sup>英美法系国家的证人是广义的证人概念，包括了所有在诉讼过程中向司法机关提供证言的人，被告人、被害人和鉴定人均可以成为证人。英美法系国家把证人分为普通证人与专家证人(即鉴定人)，普通证人仅具有一般经验，只能凭亲身感受的案件事实向法官提供证言，不允许其基于观察而陈述自己的推测或意见。专家证人是从事于特别职业、科技等活动具有特别经验的人，他们是以特别的科学经验为案件的待证事实提供意见的证人，这种意见又称之为意见证据。<sup>②</sup>而在大陆法系国家，多采用狭义的证人概念，证人专指就其所了解的案件情况向司法机关陈述的第三人，不包括当事人和鉴定人等。

我国亦采用狭义的证人概念，即所谓的证人是指向司法机关陈述自己所知道的案件情况的第三人。<sup>③</sup>证人必须是当事人以外了解案件情况的人，即证人应当是独立于犯罪嫌疑人、被告人、被害人以外的第三人。证人也不同于鉴定人，证人是以其感官感知案件事实的人，而鉴定人是受司法机关的指定或聘请，运用自己的专业知识对案件中的专业性问题进行鉴定的人。<sup>④</sup>因此，在我国，证人不包括犯罪嫌疑人、被告人、被害人和鉴定人。

#### 二、刑事证人的资格

证人资格也称为证人范围或证人条件，是指在诉讼中能够成为证人应具备的

<sup>①</sup> 卞建林.证据法学[M].北京：中国政法大学出版社，2005.177.

<sup>②</sup> 王伯庭，陈伯诚，汤茂林.刑事证据规则研究[M].长春：吉林人民出版社，2002.137—138.

<sup>③</sup> 陈光中,徐静村.刑事诉讼法学（修订二版）[M].北京：中国政法大学出版社，2001.63.

<sup>④</sup> 王伯庭，陈伯诚，汤茂林.刑事证据规则研究[M].长春：吉林人民出版社，2002.137.

要求和条件，即指什么人可以在刑事诉讼中作证人的问题。目前世界各国对证人资格界定的通行做法是：原则上所有的证人都具有作证的资格，但应当具备两个前提条件，一是知道案件情况，二是证人具有感知、记忆和表达能力。我国《刑事诉讼法》第48条规定：“凡是知道案件情况的人，都有作证的义务。生理上、精神上有缺陷或者年幼，不能辨别是非、不能正确表达的人，不能作证人。”结合这一规定，笔者认为证人的资格应当从以下几个方面界定：

### （一）证人必须是知道案件情况的人

证人参加诉讼，是以向司法机关陈述其所了解的案件情况，使司法机关得以查明案件事实真相为目的，因此，知道案件情况是证人的基本条件。根据我国刑事诉讼法的规定，证人并不限于必须亲身感受案件事实，间接感知案件事实的人，也可以作证人。当然，间接证人应当提供他获得有关案件事实的来源，如果证人拒绝或者不能够提供他获知有关事实的来源，则其间接证言不得作为定案的根据。在我国，凡是知道案件情况的人都有可能成为证人，不管他是亲身体验，还是通过其他途径间接了解案情，这一点与国外其他国家的规定有所不同。在英美法系国家，根据传闻证据规则，<sup>①</sup>证人必须是对待证事实有亲身体验的人，间接了解案件事实的人则不具有证人资格。

### （二）证人必须是能辨别是非并能正确表达的人

一方面，能辨别是非并能正确表达的人，可以取得证人资格，即使是生理上、精神上有缺陷或者年幼的人，如果能辨别是非并能正确表达，仍可以成为证人。另一方面，由于生理上、精神上有缺陷或者年幼，导致不能辨别是非、不能正确表达的人，不能成为证人。生理上、精神上有缺陷或者年幼的人是否能够作为证人，取决于他们的年龄、智力状况和精神健康状况与待证事实是否相适应，能否正确表达其所感知的案件事实。如果一个人无法表达自己对案件事实的感知，无法使其他人理解其对案件事实的感知，不能够作为证人。因为证人所提供的是其所感知的案件事实，所以问题的关键是他能否正确表达其所感知的案件事实。此外，证人必须具备正常地理解向其提出问题的能力，否则，没有正常的语言交流

<sup>①</sup> 传闻证据规则，是指原则上排斥传闻证据作为认定犯罪事实的根据的证据规则。参见张月满. 刑事证人证言规则[M]. 北京：中国检察出版社，2004.66.

与思想沟通，就难以实现其作证的目的。<sup>①</sup>这里的能够辨别是非，应理解为能够正确认知案件情况，因为证人只应客观陈述感知的案件情况，而不应评断案件情况的“是非”，即案件情况的性质。<sup>②</sup>

### （三）证人只能是自然人，法人和其他组织不具有证人资格

这是因为只有自然人才能凭感官感知案件事实，而法人和其他组织本身不具有这种感知能力。同时，由于知道案件情况而产生的作证义务，是公民个人的法定义务，故意作伪证或隐匿罪证，必须负伪证罪的法律后果，而法人和其他组织则无法承担这种法律责任。<sup>③</sup>至于侦查机关以及其他相关单位出具的证明材料应当视为出具该说明材料的单位的案件知情人员的证人证言材料。对该证明材料内容有疑问的，可以通知出具该说明材料的单位的案件知情人员出庭作证，接受法庭询问。

### （四）证人在刑事诉讼中处于优先地位

凡是在刑事诉讼开始以前知道案件情况的人，都应当优先作为证人参加诉讼，而不应当作为本案的侦查人员、检察人员、审判人员、辩护人、鉴定人、翻译人员参加诉讼。<sup>④</sup>证人在刑事诉讼中处于优先地位在不同审级表现为：在低审级程序中作为证人参与诉讼的人，在高审级程序中不应当作为本案的检察人员、审判人员、辩护人、诉讼代理人、鉴定人、记录人、翻译人员参加诉讼。因为这些人员在诉讼中所履行的职能与证人的角色相冲突，他们的权利义务与证人不同，二者之间有些权利义务相互矛盾甚至彼此冲突。法律不能要求一个人在同一个案件中享有或履行相互矛盾甚至彼此冲突的权利和义务。

## 三、侦查人员、共同被告人的证人资格问题

### （一）侦查人员或称警察的证人资格问题

目前，我国理论界与司法实务部门普遍认为，证人必须是诉讼参与人，所谓诉讼参与人是指除专门机关依职权办案的人员以外，享有一定的诉讼权利并承担一定的诉讼义务而参加诉讼的人。根据这一定义，公安机关侦查人员是专门机关的工作人员，不属于证人的范围。因此，我国警察基本上不作证已是一个不争的

① 参见毕玉谦，郑旭，刘善春.中国证据法草案建议稿及论证[M].北京：法律出版社，2003.331.

② 参见徐静村.中国刑事诉讼法（第二修正案）学者拟制稿及立法理由[M].北京：法律出版社，2005.107.

③ 参见王伯庭，陈伯诚，汤茂林.刑事证据规则研究[M].长春：吉林人民出版社，2002.138.

④ 王伯庭，陈伯诚，汤茂林.刑事证据规则研究[M].长春：吉林人民出版社，2002.138—139.



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.

厦门大学博硕士学位论文摘要库