准备录音证据的要点

□北京中盾 律师事务所 杨文战

人们常说"口说无凭",一 旦发生纠纷,常常需要通过录 音方式补充取证。

那么,对方不知情,私下 录音是否合法有效?录音取证 又有什么基本规则和技巧呢?

毫无疑问,录音或录像证 据是法律允许的证据形式之一 但按照法律规定, 非法取得的 证据是不可以作有效证据的, 录音证据如果是非法取得的. 就不能作为有效证据使用。

最高人民法院《关于民事 诉讼证据的若干规定》第70条

一方当事人提出的下列证 据,对方当事人提出异议但没 有足以反驳的相反证据的. 人 民法院应当确认其证明力. (三) 有其他证据佐证并以合法 手段取得的、无疑点的视听资 料或者与视听资料核对无误的

该条款对视听资料作了明 确的限制,首先就要求是"合 法手段取得的"

那么, 在对方不知情, 未 同意的情况下, 偷录是合法手 段还是非法手段呢? 在司法实 践中,这要看具体情况分析:

如果是与对方当面或电话 沟通过程中, 偷偷录制双方沟 通的过程取得的视听证据,一 般认为属于合法取得。

如果是在他人居所、工作 场所安置偷录设备,或采用其 他非法手段取得的视听证据, 一般认为不属于合法取得。

那么, 录音证据的证明力 强吗?在司法实践中,确实有 不少案件因为录音证据起了关 键作用, 让持有该证据的当事 人胜诉, 但也有大量的录音证 据没被法院采信。

人们常说"口

录音或录像证

说无凭",一旦发

生纠纷,常常需要

通过录音方式补充

据是法律允许的证

据形式之一。但按

照法律规定。非法

取得的证据是不可

以作有效证据的.

录音证据如果是非

法取得的,就不能

作为有效证据使

取证。

《关于民事诉讼证据若干 规定》对录音证据所加的限制, 除了"合法手段取得"外,还 有"有其他证据佐证"、"无疑 点"等关键要素。

一般来说,如果只有录音 证据, 没有其他佐证, 得到法 院支持是很难的。另外, 由于 当事人缺乏经验, 录音内容不 清楚、不准确, 无法和其他证 据相互佐证, 也会导致有些合 法取得的录音证据最终不能成 为定案依据。

所以,录音证据的收集,也 是有很多规则和技巧的。这方面 的要点如下,

1 要以合法手段收集

这一点前文已经解析过,就 不再赘述了

2、谈话内容要有一些基本要 素。这些要素包括时间、双方身 份、地点等。

3、录音取证要尽早。

在双方没有发生激烈冲突, 或者还没有起诉之前, 通过录音 方式取证还是有机会的。在矛盾 激化或起诉后, 再收集证据一般

4、要根据案情设定谈话内容 的关键点。

要根据案情和手里掌握的其 他证据,来设计录音证据要固定 的关键点,关键是与诉求一致, 与其他证据能相互佐证。对于关 键内容。可能的话应反复多次确

5、谈话的语气、沟通方式事 先要设计好。

表达要自然、否则对方可能 会警觉, 导致丧失取证机会, 不 要以威胁的口吻交谈。不要激动 争吵, 否则所说内容可能会被认 定为非真实意思表示; 涉及关键 点的语言内容要清楚明确, 不能 含糊不清; 可能的话, 关键内容 应由对方明确表达, 而不是通过 答复"嗯""啊"来确认。

6、录音取证要固定的事实。 不是各方对事实的看法。

是非对错自有法官来判断。 当事人举证的目的是固定曾经发 生的客观事实,不要在各方不同 观点上纠缠。

7、注意控制谈话的时间和节 奏。法庭上的时间宝贵, 录音取 证的时间不宜过长。

8、注意保留录音的原始载 体。对视听资料的真实性产生争 议时, 可能需要进行司法鉴定, 这时要向法院提供原始的视听资

9、要提供完整录音证据,而 不能擅自剪辑、截取。剪辑、截 取后的录音证据, 通常是无效的。

10、向法院提供录音证据要 有文字版。

向法院提供录音证据的方式 通常是刻盘,而且要给对方一份, 而且还应该向法庭提供对应的文 字整理版。



资料图片

律师是门技术活

□江西求正沃德 律师事务所 干军成

最近我接待了一个当事人 的咨询,觉得颇有感触。

最初她是电话咨询的,这 位女士听起来年纪不大, 她说 自己的一起医疗纠纷案一审已 经判下来了, 结果是她败诉, 问我该怎么办, 是否应该上 诉,上诉后结果会怎样。

叙述中, 她不断抱怨现在 的法官如何如何……我问她判 决书上写的败诉原因是什么。 她说法官说是因为没有做鉴 定,所以证据不足,只能判价 败诉。我问她: 法官没有给你 释明这个需要鉴定吗?她说: 法官说我还教你打官司啊?

我问她: 你请了律师吗? 她说:没有,我认为这是很简 单的事情啊, 医院给我用错药 了, 医院就得承担责任。

我说: 你来我们所, 我看 一下你的判决书再给你建议 吧。第二天她准时来到我的律 所。我看完她的材料后,真是 哭笑不得。

就她所提供的材料来看 在一审中、她犯了许多致命的 错误。我当即就问她: 你为什 么一审不请个律师呢? 或者至 少可以去咨询一下律师啊。

她天真地回答我: 我认为 这个事情很简单呀。我说:就 你所给的材料来看, 你在一审 中有两个致命伤:

首先, 你没有做医疗事故 鉴定, 也没有做医疗过错的司 法鉴定。仅凭你在网上搜索的 所谓常识资料来证明医院存在 用错药的事实, 法院是不可能 支持的。其次, 你的诉讼请求 没有证据支持。你主张的医疗 费、误工费、交通费、电话 费 精神损害等赔偿项目没有 任何相应的证据。你这样自己 随便想个数目, 肯定不会得到 法院的支持。

听我说完这些,她立即情 绪激动地对我说:这个都是常 识啊,用错药就是用错药了. 我花的这些钱和损失都是实实 在在的, 我也没有撒谎, 都是 真的!

我沉默了一会告诉她: 你 这个案子我们接不了, 你可以 问问其他律师。因为那段时间 我的确很忙、她只好悻悻地离 开了。

过了几天, 她又来到我们

律所,说,王律师,我已经上 诉了,我自己去做了份司法鉴 定。你看我这样做可以吗?然 后就拿材料给我看。

我一看上诉状, 几乎是惊 呆了。对于我上次的意见,她 一点也没听进去。我问她:这 上诉状也是你自己在家写的? 她说是啊!我说:你这个上诉 状问题非常多,这份鉴定的钱 很可能白花了。她问为什么, 我说: 你这份上诉状没有写诉 讼请求, 也没有写上诉理由, 要求赔偿的项目没有补充证 据。同时, 你单方委托做鉴 定,诉讼中肯定会受到质 疑.....

最近碰到的这件事, 让我 思考了很久。

我就想, 为什么美国人在 遇到纠纷的时候,会第一时间 想到找律师, 而我们的当事人 在遇到纠纷的时候, 却总是首 先考虑自己解决呢?

早先看报纸, 说一些打过 官司的当事人干起了公民代 理。我百思不得其解,不知道 为什么他们会自己去研究法 律。要知道,一个人要成为律 师,基本上都是接受过多年的 大学教育, 并且通过司法考试 并实习一年后、才能取得律师 执业证, 刚执业的律师在很多 诉讼策略和技巧方面还很稚 嫩。这就是为什么说律师越老 越吃香的原因。

基于社会分工的现代社 会. 人们在为他人提供产品和 服务的同时,也在享受着他人 的服务。分工的出现, 大大促 进了社会的发展, 把专业的事 情交给专业的人做。这应该成 为常识。

对于一个没有法律知识的 当事人, 自己去打官司, 从诉 状到出庭都是自己去搞定,我 在佩服其勇气的同时, 也担心 这样的当事人把自己的权利太 不当回事了。因为这样盲目的 诉讼, 有时候会带来无法逆转 的不利后果。

律师之所以称之为"师" 说明律师也是门技术活。法律 问题不像电脑中毒后自己重装 系统那么简单, 其中藏着很多 知识、智慧和经验。想要通过 法律途径维护权利的人, 也请 认真对待自己的权利!

切勿宽以待己严以待人

□上海通鼓 律师事务所 朱慧 陈慧颖

人作为社会的

一员. 总要和他人

交往发生联系。在

人际交往的过程中

对人对己应遵循同 样的准则, 不能对

人一套,对自己又

是另外一套, 更不

能宽以待己、严以

待人。

对于一个没有

法律知识的当事

人, 自己去打官

司. 从诉状到出庭

都是自己去搞定

我在佩服其勇气的

同时,也担心这样

的当事人把自己的

权利太不当回事

了。因为这样盲目

的诉讼, 有时候会

带来无法逆转的不

利后果。

人作为社会的一员, 总要 和他人交往发生联系。在人际 交往的过程中对人对己应遵循 同样的准则, 不能对人一套, 对自己又是另外一套, 更不能 宽以待己、严以待人。

可在现实中, 采取这种双 重标准的人还不少, 我们最近 就碰到两起。

一次是我们在南方某城市 出差, 在乘坐出租车时, 司机 一再强调该城市人员素质高. 都严格遵守交通规则。

在驾驶过程中、司机指责 我们安全带系得不规范, 说我 们是外地人不懂。

可出租车行驶在高速公路 上,司机突然开始接电话,我 们马上指出, 开车打电话是违 反交通规则的, 司机将电话挂 掉后,却对我们吼道:你们谁 看见我打电话了,有证据吗?

无独有偶, 我们在办理一 件经济案件中, 也碰到过这样 一个同行。

在涉及到一张 6 年前的送 货单且又是复写件时, 我们表 示因时间久远, 人员变动无法 核实其真实性。

该同行马上表示我们是虚 假陈述做伪证, 但当我们提供 详细的付款记录时,该同行马 上指出该付款记录是单方整理 不认可。

我们指出: 你这么一个讲 诚信的人怎么没核实就不认可

我们认为,对人对己不能 实行双重标准, 更不能严于律 人,宽以待己。

| 10225196412053239, 声明 | 上海市普陀区真茸农产品店逃 | 税盘, 盘号:661806301791 = 5 税盘,盘号:661806301791,声明作上海鲁班软件股份有限公司; 失营业执照副本,证照编号:00 上海来发汽车咨询有限公司遗营业执照正副本,证照编号:120

加速级人自生工状部上即件,期项;伦 的08201212050045、(46)产单个按 上海市崇明区叶卿食品经信师部进 疾胃业执照正副本,统一品经信师作废 上海市杨浦区龙星水产品经营部 遗失营业执照正副本。注册号;310 110600413381;公章壹枚产品接营 进海市普陀区交衣衣一舍服装占 310107600493438,证明明住废 上海市普陀区较衰。上海师等后时,是 310107600493438,证明明作废。 发传曾业执照副本,注册编号; 070008201507270014,声明作运示琴 遗失食品经营许可证副本,许明作之。 要于以13101060005795,声明作之等

上海市闸北区利利食品店张永利 遗失食品经营许可证副本 河。. 1113101060005834, 声明作废 上海市杨浦区婕强烟酒食品商店遗失营业执照副本 证 照编号 上海市闵行区里艾汽车用品商行 失营业执照正副本,统一社会信用 冯:92310112MA1KTQ7R10, 120003201712190062 /2/

艺店遗失国税通用机打平推式发票50分,代码:131001523363、号码:04684651-04684700,声明作废青油香花桥新雅饮食店进失营业技册号:31029600392923:食品经营许可证副本,许可证编号:JY23101180004331,声明作废。本公司(上海清汇贸易商行,税号:91310112MAGBLB510)于2017年8月9日歐平全费盘,借导:661712154980 日购买金税盘(盘号:661712154985一个,增值税普通发票100份(发票4码:3100172320,发票号码:5408790 088000),现全部遗失,特此声明 上海慧驰网络科技有限公司遗

機學的知識用机打半排取公司 機失國和通用机打半排取公司 份,代码:131001423353,号码:1461 6251-1461627,14616300,声明作废 后,14616292-14616300,声明作废 上海阔客实业有限公司遗失银 经开户许可证,核准号;J290

于户许可证,核准号:J290 62638601,声明作废 上海浡竑水处理设备有限公司 上海浡竑水处理设备有限公司 失银行サビザロ 此, (87世 ラ 900236143501, 声明作废 上海豪欣五金厂遗失税务登记证 超号:310115680996445, 声明作 本,税号:310115680996445,声明作 本,税号:310115680996445,声明作 上海怀宁网络通信有限公司 失上海增值税普通发票记账联 份,代码3100153320,号码:13328

代時3100133320, 3月31303231 13328768, 声明作废。 上海市青浦区中树熟食店遗失 业 执 照 副 本 、注 册 号: 业 执 照 副 本,注 册 号: 0118601030903,声明作废 金山区朱泾镇平平快餐店遗失 业 执 照 正 副 本,产声任遗失 0228600313806,声再任分公司 上海线茂娱乐有限公司莘庄分公司 生劳业地照证副本 该一社会员

遗失营业执照正副本,统一社会信用 代码:91310112MAIGB3FM7B,声明作废 上海江盛实业有限公司遗失劳 业执照正副本,注册号:310 113000706518,声明作废。 以 3000706518, 声明 1:31 上海茂安文化传播有限公司遗 营业 执照 正副 本, 注册 号: 失营业执照止副本,注册号: 310114001883324,声明作废。 上海市闵行区优之佳宠物用品 经营部遗失营业执照副本,注册号: 310112600712819,声明作废 310112600712819,声明作废上海市浦东新区金杨新村街道好多廉水果商店遗失国税通用定额发票存根联100元1本,代码:131001528064 根數109/336951-09537000, 产为正 号码: 09536951-09537000, 产为正 上海市杨浦区金色渔港酒店; 一个只经营许可证正副本, 许可 专用在

上海市杨浦区金色渔港酒店设 失食品经营许可证正副本,许可证 编号: JY23101100011201, 声明作废 上海光静贸易有限公司遗失营 业执照正副本,声明作废: 并经告 大众出租市北分公司遗失发服 33521006888101-200: 3351470003 33521006888101-200;3351470034030 1-400;33521009251501-600声明作废 本人王沁遗失上海嘉金房地产发 展有限公司开具的购房款收据,编号 0088677,金额590000元,声明作废。 上海市杨浦区永佳姜服饰店遗失 国税通用定额发票存根联20元2本,

公告刊登热线:59741361

|税通用定额灰景仔性床よ2/7L24 |発131001527851, 号码:00487201 |487300:50元1本, 代码:13100152 |52, 号码:01301401-01301450;10 |52本, 代码:131001528064, 号码 |465251-00465350, 声明作废。