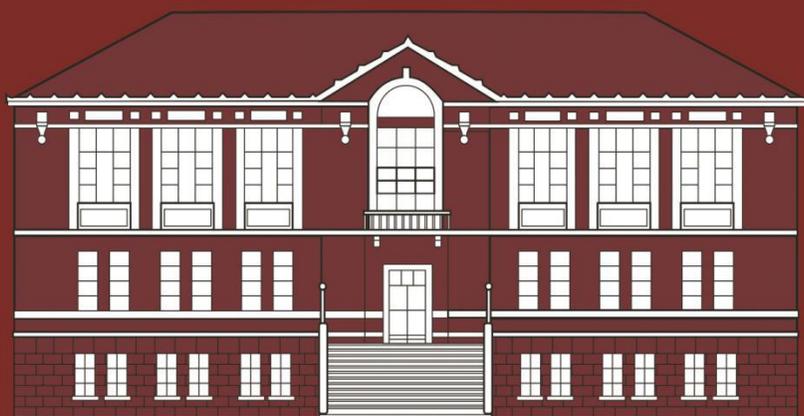


# 浙江大学光华法学院 图书馆简讯

Law Library Newsletter of Zhejiang University Guanghua Law School



第二期 · 2018 · 夏

## 《浙江大学光华法学院图书馆简讯》编辑部

主 编: 何灵巧  
副 主 编: 袁 杰 李 雪 廖家玉 王世勇  
排版和美工: 袁 杰  
顾 问: 赵 骏 罗 伟

《浙江大学光华法学院图书馆简讯》系浙江大学光华法学院主管、光华法学院图书馆主办的期刊。本刊是季刊、内部刊物，每逢季度底出刊。

本刊编辑部地址: 浙江大学之江校区光华法学院图书馆  
E-mail: [hdhlq@zju.edu.cn](mailto:hdhlq@zju.edu.cn)  
电话: 0571-86592715、0571-86592716  
网址: <http://www.lawlib.zju.edu.cn/>

创办《浙江大学光华法学院图书馆简讯》，旨在架起读者和图书馆之桥梁，提升图书馆之服务，宣传图书馆之资源，发展法学图书馆，进行馆际交流。本刊欢迎校内外学者赐稿。来稿可寄电子邮箱。本刊所载原创文章，均由其作者和本刊所有，任何转载、摘登、翻译或结集出版均须事先得到作者和本刊书面许可。

The “Law Library Newsletter of Zhejiang University Guanghua Law School” is a periodical supervised by Zhejiang University Guanghua Law School and sponsored by the Law School’s library. It’s a quarterly and internal publication which is published at the end of each quarter.

Address of Editorial Office: Room 102, Library, ZhijiangCampus of Zhejiang University  
E-mail Address: [hdhlq@zju.edu.cn](mailto:hdhlq@zju.edu.cn)  
Telephone: 0571-86592715, 0571-86592716  
Website: <http://www.lawlib.zju.edu.cn>.

The goal of founding the “Law Library Newsletter of Zhejiang University Guanghua Law School” is to build a bridge connecting the library with the readers, to improve the Library's service, to propagate our resources, to developing the Law Library and to communicating with other libraries. We welcome article contributions by scholars at Zhejiang University and scholars from other institutions. The authors and this Newsletter reserve the ownership of all the original articles published in this Newsletter. Advance written permission from the authors and this Newsletter is required for any reproduction, extraction, translation and compilation.

# 目 录

第一部分 图书馆动态·····	1
1. 本馆动态·····	1
1.1 法律人工智能/大数据在美国的运用状况·····	1
2. 国内外法律图书馆动态·····	1
2.1 2018年中国数字阅读大会·出版与图书馆融合发展高端论坛在杭举行·····	1
2.2 第二届“法律信息服务与新技术”研讨会圆满落幕·····	3
2.3 丝绸之路国际图书馆联盟在成都成立·····	3
2.4 美国法律图书馆学会公布名人堂奖获得者名单·····	3
第二部分 漫谈·····	4
美-澳图书馆之剪影·····	4
第三部分 文献检索实例·····	7
电子证据收集问题研究·····	7
第四部分 新书推荐·····	14
第五部分 新书通报·····	15



## 法律人工智能/大数据在美国的运用状况

2018年5月29日上午9点，美国华盛顿大学法学图书馆资深馆员，浙江大学光华法学院图书馆顾问，路易士与克拉可大学法学院法律博士（JD）罗伟应邀来我院作了一场主题为“法律人工智能/大数据在美国的运用状况”的精彩学术讲座。本次讲座由光华法学院副院长赵骏教授主持，光华法学院图书馆何灵巧馆长与会。



首先，罗伟老师对“什么是人工智能？”这个问题进行了解答，并详细介绍了美国在法律检索领域运用人工智能与大数据技术的现状。其次，罗伟老师追溯历史，介绍了人工智能与大数据运用的两大主要数据库 Westlaw 和 LexisNexis 的发展历程，以及二者对法律检索便捷性的提升和对法律人工智能与大数据的重要作用。最后，罗伟老师展望未来，认为基于法律领域无处不在的“细微差别（nuance）”，人工智能不可能真正取代律师。面对人工智能的快速发展，我们没有必要惊慌，但也不能无动于衷。



此外，罗伟老师还就赵骏教授与何灵巧馆长及其他同学提出的相关问题作了非常详细的解答。最后，讲座在赵骏老师的总结发言中圆满结束。

消息来源：浙江大学光华法学院图书馆

## 2018年中国数字阅读大会·出版与图书馆融合发展高端论坛在杭举行

4月13日，2018年中国数字阅读大会出版与图书馆融合发展高端论坛在杭州举行。本次论坛由教育部中国高等教育文献保障系统（CALIS）管理中心、浙江大学出版社、浙江大学图书馆联合主办。

浙江大学出版社社长鲁东明向参会嘉宾致欢迎词。高校图工委主任朱强在致辞中表示，随着技术的发展与理念的进步，出版社与图书馆已经进一步走向了融合发展。CALIS管理中心副主任陈凌向与会嘉宾介绍了CALIS与高校图工委联合开发的“馆社融合协同采编”云服务平台，并宣布正式上线运行，同时现场与部分

出版社、图书馆就该平台的推广应用签约，标志着“馆社融合、协同发展”走入一个新的阶段。之后，浙江省教育厅宣传处处长薛晓飞就高校思想理论建设作主题发言，并宣布“促进高校思想理论阅读·首届“卡尔·马克思杯”大学生思想政治理论知识大赛正式启动。



今年的论坛已是第二届，主题为“新阅读新服务新融合——出版社与图书馆链接新模式”。论坛围绕国家全民阅读战略需求，共同探讨“互联网+”环境下，出版社与图书馆推进全民阅读供给侧改革的理念创新和方式创新，构建“互联网+出版社+图书馆”的产业信息链融合发展生态圈。

论坛由我馆副馆长黄晨主持，我馆副馆长田稷、北京大学图书馆资源建设部主任李晓东、武汉大学图书馆副馆长张洪元等人

做了报告。田稷提出，目前图书产品雷同问题严重，好书精品书因为成本较高，反而比一些低成本的垃圾书更难以覆盖馆藏市场。如何在互联环境下做好中文图书采访，实现采配供一体化、纸电一体化，是每个书业人要面对的问题。李晓东分享了北大图书馆学科采访转型及支撑系统建设的经验，以读者需求为驱动，通过各类数据的分析与挖掘，打通采、编和服务的各个环节。张洪元则对中文图书需求与使用现状进行了分析，针对中文图书建设的痛点，例如信息流截点过多、印本与电子的合理配置问题提出了解决方案。

来自北京大学出版社、清华大学出版社、中国人民大学出版社、化学工业出版社等 60 余家出版社的社长、馆配负责人，以及来自北京大学图书馆、清华大学图书馆、中国人民大学图书馆等 60 余家图书馆的馆长、采编主任等 200 多人参加此次论坛。

消息来源：浙江大学图书馆 <http://libweb.zju.edu.cn/libweb/>

## 第二届“法律信息服务与新技术”研讨会圆满落幕

2018 年 4 月 13 日，北京市法学会法律图书馆和法律信息研究会与威科共同举办的第二届“法律信息服务与新技术”研讨会，在中国人民大学圆满落幕。

上午 9 点，研讨会在中国人民大学法学院图书馆副馆长、北京市法学会法律图书馆与法律信息研究会副会长刘明和荷兰威科集团 CCH 中国区销售经理江小志的主持下正式开始。北京市法学会法律图书馆与法律信息研究会会长、清华大学法学院图书馆馆长于丽英，中国人民大学法学院副院长高圣平，荷兰威科集团中国区总经理王志霆分别致开幕辞。



随后，荷兰威科集团 CCH 中国区副总经理李江博士以“法律与人工智能”为题，进行了主旨演讲。他通过对威科美国的实例应用并购合同助手及威科西班牙的实例应用 Jurimetria 深入浅出的讲解，阐述了如何通过人工智能技术，使得客户得到更快更精确的经验指导。

北京德恒律师事务所合伙人刘美邦律师从实务角度，为大家分享了关于“法律检索的实用技能”。其幽默而风趣的语言，务实有效的方法，一度使得研讨会的气氛既轻松愉快又充满专注专业的气息。

短暂茶歇后，北京市第一中级人民法院法官丁少芃带来了“法官职业化对法律信息服务的需求”这一话题。她以思维导图的方式，向大家呈现了一个全面而细致的图谱，并分别阐述了集体与个人的需求。

在互动环节，北京航空航天大学人文社科高等研究院副院长李昊老师、国家法官学院图书馆副馆长曹海荣、国家图书馆立法决策部主任白云峰等人也与大家分享了个人体验和思考。

研讨会在互动环节渐渐步入尾声。北京市法学会法律图书馆与法律信息研究会秘书长、北京大学法学院图书馆馆长陈志红在闭幕致辞中提到：“新技术对整个法律界的影响在不断地加深加快，需要我们不断学习思考和重新定位，法律教育、法学研究和法律职业共同体需要进行一体化的融合。”也恰是此次研讨会的意义所在。

消息来源：法律信息研究网 <http://www.chinalawlib.org.cn/Default.aspx>

### 2018 中国高校图书馆发展论坛圆满落幕

在“双一流”大学和学科建设背景下，高校图书馆面临着新的发展机遇和挑战。为了更好地推进新形势下高校图书馆的创新与发展，2018年6月6日至9日中国图书馆学会高等学校图书馆分会在云南省昆明市举办2018年中国高校图书馆发展论坛。此次论坛的主题为双一流学科资源建设策略；学科资源及服务绩效评估；特色资源建设与数字学术；智慧数据、智慧服务与智慧图书馆；数字资源长期保存与安全管理；新一代图书馆管理系统研究及应用；区域/学科联盟建设与发展；图书馆与数字学术生态系统；其它与图书馆创新发展相关的内容。参会人员主要为各高校图书馆馆长、图书馆馆员及相关人员。



消息来源：中国图书馆学会高等学校图书馆分会 <http://www.sal.edu.cn/>

### 美国法律图书馆学会公布名人堂奖获得者名单

芝加哥时间2018年5月2日美国法律图书馆学会（AALL）授予四位资深协会成员2018年度名人堂奖。这四位入选者分别为：加州大学戴维斯分校法学院已退休的荣誉教授 George S. Grossman、明尼苏达大学法



学院副院长 Joan S. Howland 和法学教授 Roger F. Noreen、迈阿密大学法学院已退休法学教授及法学图书馆馆长 Sally

H. Wise。

名人堂奖于2009年设立，以表彰那些对法律信息行业做出过重大、真正和长期贡献的AALL成员。比如为法律出版物写作、担任AALL领导职位、代表行业与外部组织合作或者能成为他们同事的特殊榜样。入选者会龄至少为25年，并且在协会领导职位上为该行业贡献了大量的服务。

消息来源：美国法律图书馆学会 <https://www.aallnet.org/>

## 美-澳图书馆之剪影

邱文弦<sup>1</sup>

图书馆对于我们科研人员来说，是“修炼武功、升级打怪”的圣地。人生三十余载，游历过不少城市，体验过些许图书馆。相较于国内中规中矩、定时开放的藏馆来说，给我印象最为深刻的是美国特拉华大学（University of Delaware）的 Hugh M. Morris 图书馆和澳大利亚伍伦贡大学（University of Wollongong）中澳大利亚国家海洋资源与安全研究中心（简称：ANCORS）的“微型”图书馆。

图书馆对于我们科研人员来说，是“修炼武功、升级打怪”的圣地。人生三十余载，游历过不少城市，体验过些许图书馆。相较于国内中规中矩、定时开放的藏馆来说，给我印象最为深刻的是美国特拉华大学（University of Delaware）的 Hugh M. Morris 图书馆和澳大利亚伍伦贡大学（University of Wollongong）中澳大利亚国家海洋资源与安全研究中心（简称：ANCORS）的“微型”图书馆。2017年6月-2018年2月，笔者在美国特拉华大学（University of Delaware）的地球、海洋与环境学院进行短期交流。由于6月份正值春、夏两学期学生毕业与入学的时间，新生非常多。但幸运的是，合作教授

Jeremy Firestone 先生给予了我作为一名访问学者高规格的接待—学院博士生的办公桌长期使用。这张办公桌与 Jeremy 教授的办公室只隔一个走廊，每日，我们可以随时进行研究课题的互动研讨。如果教授某日出差或不来办公室，会在门上注明离开几日，何时回来。同时，在这个大型办公室，每个人都可以随时接入学校的电子图书馆，足不出户的完成书籍的查询、阅读与借用。即便是临时访客，也可以申请图书馆的电子系统免费

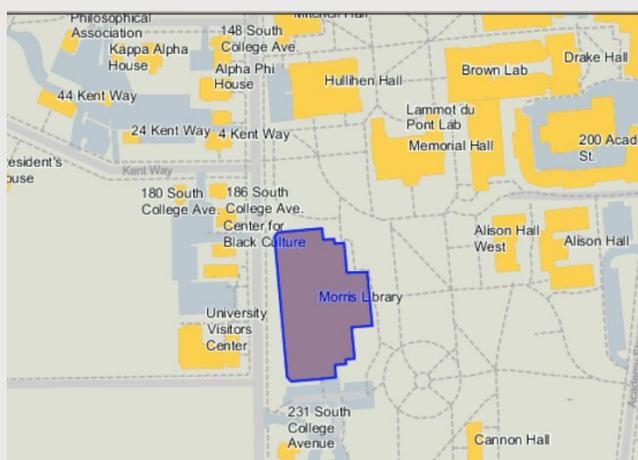


（作者在地球、海洋与环境学院的办公桌，图片由作者本人提供）

向手机号发送动态密码的形式无偿使用电子图书馆 48 小时。

整个特拉华大学共有五大图书馆，分别是 Hugh M. Morris Library（主图书馆）、Chemistry Library（化学图书馆）、Physics Library（物理图书馆）、Marine Studies Library in Lewes（在 Lewes 的海洋研究图书馆）以及 Library Annex（位于 University of Delaware Wyoming Road Complex）的图书馆。其中，Morris Library 主图是其中藏书量最为丰富的馆室。

从我在校区旁租住的公寓步行至 Morris 图书馆只需 15 分钟，从办公室步行过去也仅 5 分钟。每天早上 7 点，王博士和我会准时从租住的公寓出发。王博士骑着自



<sup>1</sup> 浙江大学光华法学院教师。

行车、背着两人的电脑跟着晨跑的我，直接“杀”到 Morris 图书馆门口。每天上午图书馆的 2 小时阅读是我们的固定“晨练项

(Morris 图书馆的中心位置，图片由作者本人提供)

目”。Morris 图书馆位于学校主校区的中央(如图 3)，门口有免费的自行车打气筒，鼓励学生们骑行来阅读。图书馆门口是一片宽广的草坪，天气好的时候，草坪上会零散分布着一堆堆阅读的人们。图书馆进门的入口有两个投递箱，看完的书可以直接投放至箱中，会有专人负责收纳、规整。

Morris 图书馆共四层，可以容纳超过 2500 人，拥有近 300 台供师生免费查阅的电脑，每一台都具有免费无线上网功能。Morris 图书馆藏书丰富，其中印刷卷宗高达 280 万册，连续出版物有 42,000 类以及 310 多个数据库的访问权限。图书馆里提供打印、复印、上网、数据查找与处理、DVD 观看等服务。打印是 2 分钱一张，UD 的学生在开学的时候会发一张卡，可以用于学校各校区所有图书馆的打印，非常便捷。

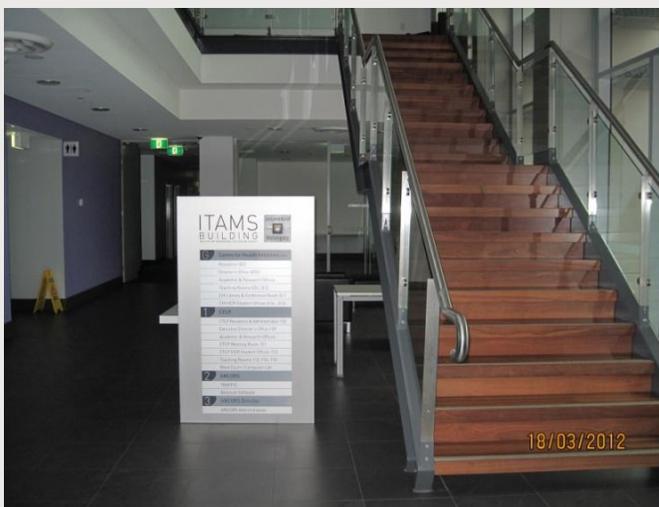
除了借阅各种藏书的功能，图书馆也是学生们做小组作业 (group work) 以及预习课程的好去处。在 Morris 图书馆的一楼右侧，有一个咖啡厅，为读者提供基本的饮食休闲服务，价格与大学食堂保持一致，甚至更低。咖啡厅与图书馆的开放时间保持一致，即周一到周五早上 8 点到凌晨 2 点，周六早上 9 点到晚上 10 点，周日早上 11 点到凌晨 2 点。所以，大家丝毫不用担心，因为读书或讨论或作业而错过食堂的营业时间。

值得一提的是，Morris 图书馆在 6 年前加入了 OCLC World-Share 管理服务系统，也是加入该系统后的首个研究图书馆协会 (ARL) 成员。图书馆认为，这一新的基于“云”的系统将提高各方面的工作效率，使入馆者能更好地利用图书馆的丰富资源。目前，全球有 170 个国家或地区都在使用 OCLC World-Share 管理服务系统。这一系统成立于 1967 年，是一家提供计算机图书馆服务的非营利性会员制研究机构，其宗旨是实现促进世界信息访问和减少图书馆成本这一公共目标。这 170 个国家或地区的 72000 多家图书馆已经采用 OCLC 服务对图书馆资料进行定位、获取、编目、出借、保存和管理。无论何时何地，研究人员、学生、教师、学者、图书馆专员以及其他寻找信息的人士都可以根据需要使用 OCLC 服务获得书目、摘要和全文信息。OCLC 及其成员图书馆相互协作，建立并维护 World-Cat 这一世界上最大的在线图书馆资源搜索数据库。

在澳大利亚伍伦贡大学 (University of Wollongong) 的留学记忆已经有些模糊，毕竟那是 6 年前的经历。但对于 ANCORS 的“微型”图书馆始终印象深刻，恋恋不忘。



(图书馆每一层都有非常安静、宽敞的开放阅读室，图片由作者本人提供)



ANCORS 是澳大利亚国家级的海洋政策的专门研究中心，它隶属于伍伦贡大学。但是，整个研究中心距离大学主校区需要 30 分钟车程。为了方便大家读书、交流与  
(走廊这头便是“微型”图书馆，图片由作者本人提供)

讨论，中心秘书 Myree 太太为大家倾力打造了“微型”图书馆（Myree 是一位 60 岁优雅的法国太太）。每一个宽敞的办公室里配置有 4 套办公桌椅和电脑。为了便于国际间的交流，Myree 会避免一个办公室出现来自同一国家的学者。

每天，优雅的 Myree 就会在厨房添置各种免费的咖啡、鲜奶、曲奇和三明治，也有各国学者贡献的小吃、饮品。由于中心离主校区实在远，Myree 在紧挨着厨房的打印室建立了一个“微型”图书馆。我们需要

什么书籍，可以在校图书馆系统上查询后将书号、需要借阅的时间以邮件形式发给 Myree。她会每周根据借阅清单开车去主图 2-3 次，及时将书籍借出

并带到中心，逐一通知各位去“微型”图书馆领书。我们往往会在茶歇、午餐时间在“微型”图书馆阅读、交流，一边品尝着咖啡特有的味道、一边与众人分享读书

的心得。为了配合我们的阅读，Myree 还配置了一台高速扫描、打印、传真一体机，供我们免费使用。但她会经常提醒我们，为了节约纸张、力行环保，尽量双面、黑白并缩小尺寸的扫描、复印。

在“微型”图书馆的楼下是会议厅和洗浴室。当大家对某一共同话题或文章感兴趣时，可以向 Myree 预约会议厅的档  
(特拉华采风，图片由作者本人提供)

期，大家在里面畅所欲言，Myree 负责向大家提供可口的点心和咖啡。而洗浴室里热水、洗浴用品一应俱全，专门提供给早锻炼后直接来中心工作的大家使用。因此，在我的记忆里，在 ANCORS 的阅读、研究更像是一种享受，而非修行。

离开特拉华的时候，曾有幸拍到了皑皑的白雪和横挂的彩虹，这不正是我们科研工作者的生活吗：不经历寂寞、不忍受孤独，怎么能见到绚丽夺目的彩虹？



(特拉华大学，图片源自网络)



# 电子证据收集问题研究

苗婷<sup>1</sup>

指导老师：罗伟 (Wei Luo) 何灵巧

## 一、引言 (Introduction)

### (一) 主题摘要 (Abstract)

伴随着信息时代的到来，无论是电子化办公，还是通过社交网络交流、购物，人们的生活方式都越来越走向信息化、数字化。相较于传统的面对面接触模式，网络平台的虚拟性、无形性等特点使其成为违法犯罪分子攫取更大的非法利益的利器。在以往的证据收集活动中，证据材料往往是实体化的物品，便于获得、辨伪、质证和采信，而在网络平台上以电子字符形式显示的数据往往具有易复制、易毁损性的特点，将网络数据转移为书面化的材料，在质证过程中也需要有辅助材料方能更好地证明其真实性，因而普遍存在取证难的问题。

本报告通过检索、梳理我国目前已有的指导如何收集电子证据的相关法律规范和学术界、实务界就此的相关研究，同时了解域外立法和实践中对此问题的解决方法，希望对如何电子证据有一个比较完整、可操作的认识。

### (二) 关键词 (Key words)

关键词：电子证据；证据收集。

Key words: E-evidence (Electronic Evidence; Digital Evidence); Evidence Collection (Evidence-collecting); Evidence-gathering; The Collection of Evidence.

### (三) 阅读对象 (Object of Reading)

所谓“举证之所在，败诉之所在”，收集到充足有效的证据材料，对于参与诉讼的任何一方都有着决定性的作用，规范明确的取证程序和高效可操作的取证方法会大大提高诉讼的效率，既有利于解决纠纷，也使得诉讼双方免于讼累之苦。阅读本报告可以使参与诉讼实务的律师等对于如何固定证据，尤其是如何固定电子商务活动中产生的各种电子证据，有较清晰的认识。

## 二、中国法律资源 (Chinese Legal Sources)

### (一) 一次资源 (Primary Sources)

检索路径：北大法宝法律法规数据库——“电子证据 证据收集”（全文、精确、同段）、“电子证据”（标题、精确）、“电子数据”（全文、精确）。

#### 1. 法律法规 (Statutes & Regulations)

(1) 中华人民共和国民事诉讼法（2012 修正），【法宝引证码】CLI. 1. 183386。

第六十三条 证据包括：（五）电子数据。

(2) 中华人民共和国行政诉讼法（2014 年修正），【法宝引证码】CLI. 1. 239820。

第三十三条 证据包括：（四）电子数据。

(3) 中华人民共和国刑事诉讼法（2012 修正），【法宝引证码】CLI. 1. 169667。

第四十八条 可以用于证明案件事实的材料，都是证据。证据包括：（八）视听资料、电子数据。

(4) 计算机犯罪现场勘验与电子证据检查规则（公信安[2005]161号），【法宝引证码】CLI. 4. 281440。规定了计算机犯罪现场勘验与电子证据检查工作的开展内容，属于刑事案件电子证据收集的活动指南。

#### 2. 司法解释 (Judicial Interpretations)

<sup>1</sup> 浙江大学光华法学院 2016 级硕士研究生

(1) 人民检察院电子证据鉴定程序规则(试行)(最高人民检察院),【法宝引证码】CLI.3.281441。

具体地规定了电子证据的概念、电子证据鉴定的概念、鉴定的范围、鉴定过程中的委托与受理、鉴定文书的检验等内容,可操作性强。

(2) 最高人民检察院关于印发《最高人民检察院关于适用〈关于办理死刑案件审查判断证据若干问题的规定〉和〈关于办理刑事案件排除非法证据若干问题的规定〉的指导意见》的通知(高检发研字[2010]13号),【法宝引证码】CLI.3.150446。

第十六条 对物证、书证以及勘验、检查笔录、搜查笔录、视听资料、电子证据等,既要审查其是否客观、真实反映案件事实,也要加强对证据的收集、制作程序和证据形式的审查。发现物证、书证和视听资料、电子证据等来源及收集、制作过程不明,或者勘验、检查笔录、搜查笔录的形式不符合规定或者记载内容有矛盾的,应当要求侦查机关(部门)补正,无法补正的应当作出说明或者合理解释,无法作出合理说明或者解释的,不能作为证据使用;发现侦查机关(部门)在勘验、检查、搜查过程中对与案件事实可能有关联的相关痕迹、物品应当提取而没有提取,应当要求侦查机关(部门)补充收集、调取;对物证的照片、录像或者复制品不能反映原物的外形和特征,或者书证的副本、复制件不能反映原件特征及其内容的,应当要求侦查机关(部门)重新制作;发现在案的物证、书证以及视听资料、电子证据等应当鉴定而没有鉴定的,应当要求侦查机关(部门)鉴定,必要时自行委托鉴定。

(3) 广西壮族自治区检察机关电子证据技术工作规范(试行)(广西壮族自治区人民检察院2013年),【法宝引证码】CLI.12.936399。

属于广西壮族自治区人民检察院发布的地方规范性文件。具体规定了电子证据的概念,将电子证据技术工作分为勘验检查、检验鉴定、技术性证据审查和技术协助四种类型分别介绍每种类型的工作方法,电子证据技术工作原则等。



(图片源自网络)

### 3. 行政条例 (Administrative Regulations)

(1) 四川省工商行政管理局关于印发《广告监管工作规则》、《重点类别违法广告处罚自由裁量标准》、《广告监测标准》的通知(川工商发(2014)195号),【法宝引证码】CLI.12.938546。

第十四条 执法人员在收集网络广告证据时,应当使用第三方电子证据存证平台进行网页存证。

(2) 河南省环境保护厅关于印发河南省环境监察执法模式指南的通知(豫环文(2012)21号),【法宝引证码】CLI.12.664729。

第三条 环境监察执法模板内容。环境违法案件调查证据制作模板分为现场检查(勘察)笔录、书证等证据收集、电子证据收集、现场勘查示意图、调查询问笔录等五种。

(3) 江苏省律师协会关于印发《江苏省律师电子证据的固定采集与展示业务操作指引》的通知(苏律协发(2009)14号),【法宝引证码】CLI.12.495991。

具体规定了电子证据的固定和采集方法,包括打印、拷贝、拍照、摄像、制作司法文书、查封、扣押、

公正、数据解释、恢复和工作中的具体注意事项。

#### 4. 司法案例 (Cases)

检索路径：北大法宝司法案例数据库——检索词：“电子证据”（标题、精确；全文、精确）。

(1) 原告神州旅行社诉被告亿人公司等侵权著作权案(电子证据的采信)(2005)川民终字第95号,【法宝引证码】CLI.C.95332。

此案对实务中是否采信作为证据材料的光盘内容具有参考意义。一审中,四川省成都市中级人民法院认为原告的文字作品在其网站上发表,被告亿人公司在其网站上也发表了相同内容的作品,因原告未举出其创作的证据,故本案只能依据原告举出的发表的相应证据。原告为证明自己的作品发表时间在前,举出光盘中每篇文章的属性确认其时间。首先,由于光盘的合法来源原告未能说明,也无其他证据印证,光盘内容的真实性本院不予采信;其次,由于电子文档的属性中载明的时间具有易修改性、易复制性,故原告的此项主张因无充足证据予以支持,本院认为不能成立。

后神州旅行社以“原审认定事实不清,适用法律错误,违反证据规则和裁判逻辑”为由上诉。二审中,四川省高级人民法院认为:光盘证据从证据角度分析系视听资料,必须具备真实性、关联性和合法性才能作为认定案件事实的依据。光盘中电子文档的属性中载明的时间具有易修改性和易复制性而不具确定性、唯一性,故上诉人所举的视听资料证据——光盘存在疑点,不能单独作为认定案件事实的依据。

(2) 蒋岚诉广州市加利略电子科技有限公司侵害外观设计专利权纠纷案(2015)粤知法专民初字第244号,【法宝引证码】CLI.C.8323306。

此案中,公证文书对于电子证据的固定保全具有重要意义。法院判决认为,被告为证明其在涉案授权外观设计专利申请日前已制造相同产品,提交了电子计算机上qq空间相册、移动电话中的相关彩信及微信图片证据。经目测比对,上述图片的整体视觉效果与被诉侵权产品设计无差异,可以认定为相同。被告以公正方式取得上述电子证据,证据形式合法,上述图片电子证据分别储存在腾讯公司及中国移动的服务器上,上述两家公司是具有很高知名度互联网服务商,其网络系统较为稳定可靠,文件上传时间由系统自动生成,用户无法对时间及上传至服务器中的图片进行编辑修改,可信度高。上述电子证据取证经过公证处公证,在没有其他证据足以推翻的情况下,本院对上述公证证据予以采信,确认上述电子证据中的图片上传的时间分别为2014年6月11

日,2014年6月15日及2014年6月16日。被告股东方文荣所持移动电话中的微信图片及彩信图片均能清楚看到产品背面印刷被告总代理的字样,证明被诉侵权产品来源于被告。



(图片源自网络)

(3) 蒙娜丽莎集团股份有限公司与上海夏宇实业有限公司、上海民材实业有限公司侵害商标权纠纷案(2015)沪知民初字第167号,【法宝引证码】CLI.C.8323310。

此案中提到了一个具体有效的固定电子证据的方法,即利用TSA电子证据固化系统进行证据固定。原告

申请佛山市版权保护协会进行电子证据固化,协会出具电子证据固化报告,指出通过 360 安全浏览器进入好搜网 (www.haosou.com),在该网站搜索栏目上分别输入关键字“蒙娜丽莎填缝剂”和“蒙娜丽莎填缝剂金泉网”,相关内容以及搜索结果截图保存并形成原始证据包,并在 TSA 电子证据固化系统中进行电子证据固化。此证据材料与另一份公证保全的网页内容基本一致,得到法院采信。

## (二) 二次资源 (Secondary Sources)

### 1. 法学论著 (Books: Scholarly and Practicing Materials)

检索路径:浙江大学OPAC系统——检索词:“电子证据”、“证据收集”等(题名关键词,邻近词,中文献库)。

(1) 刘显鹏:《电子证据认证规则研究:以三大诉讼法修改为背景》,中国社会科学出版社2016年版。

该书试图明确界定电子证据的各项特质,尝试在我国的诉讼领域建立起具体的认证规则,使电子证据的相关认证规则在制度层面得以确立,帮助法律工作人员正确对待实践中可能遇到的纷繁复杂的问题。

(2) 汪振林:《电子证据学》,中国政法大学出版社2016年版。

该书主要内容包括以下几个方面:电子证据概念、特征与分类;电子证据相关立法;电子数据取证技术基础;电子证据的发现;电子证据的收集与保全;刑事案件手机取证;电子证据的举证、质证;电子的认定和证明力判断;电子数据取证实验。通过本书的学习,可以初步构建合理的电子证据学知识结构。

(3) 王立梅、刘浩阳:《电子数据取证基础研究》,中国政法大学出版社2016年版。

该书首先总结了电子数据取证的相关概念,然后对国内外电子数据取证的基础研究工作进行了概要性的描述,并介绍了目前较为典型的取证工作。在对电子数据取证领域的基本理论和方法进行深入分析基础上,结合其上层典型应用的行为方式,力求为开发出适合我国国情的电子数据取证系统建立良好的基础。



(图片源自网络)

(4) 杜春鹏:《电子证据取证和鉴定》,中国政法大学出版社2014年版。

该书从证据科学的视角对电子证据取证和鉴定进行了系统研究,参照国内外有关质量标准和

最优方法,从主体、技术、程序、工具等影响因素分析,认为电子证据取证和鉴定需要适格的调查主体,遵循法定程序和取证要求,对涉案的电子证据以科学验证的方式予以获取、识别、保存、传输、分析、鉴定,才能最终使所得的电子证据能够为法庭采纳和采信。

### 2. 法学评论文章 (Law Review Articles)

检索路径一:中国知网期刊数据库——检索词:“电子证据”“证据收集”等(主题)。

检索路径二:北大法宝法学期刊数据库——检索词:“电子证据”(标题、精确)。

检索路径三:人大复印报刊资料全文数据库——检索词:“电子证据”(标题)。

(1) 刘品新:《电子证据的鉴真问题:基于快播案的反思》,《中外法学》2017年第1期,第89页。

快播案中,控辩双方的争议主要围绕服务器和淫秽视频这两项关键证据的取证和保管环节展开,其核心

是电子证据的鉴真问题，即这两项证据同被告人之间的联系是否是真实的。该案的审理应当适用我国自2010年始建的电子证据鉴真规则。相比于国际上通用规则而言，我国的这项规则存在着缺少“自我鉴真”和“独特特征的确认”方法、较多依靠笔录审查而知情人出庭作证较少、尚未建立证据标签制度和推定鉴真制度以及缺少鉴真不能法律后果的设定等缺陷。快播案中的电子证据鉴真问题在一定程度上乃规则缺陷使然。虽然快播案中，法庭试图通过新委托鉴定进行补强，但这一做法并不能有效地鉴真，也有悖于鉴真规则的本意。新近《两高一部电子证据规则》在电子证据的鉴真方法、法律后果等方面取得了进步，能够避免快播案的证据问题。同时，也应该认识到，该项规则仍然面临着继续改革的任务。

(2) 刘品新：《电子证据的关联性》，《法学研究》2016年第6期，第175-190页。

关联性是电子证据在法庭上运用的关键性指标。作为一种虚拟空间的证据，电子证据用于定案必须同时满足内容和载体上的关联性。前者是指其数据信息要同案件事实有关，后者突出表现为虚拟空间的身份、行为、介质、时间与地址要同物理空间的当事人或其他诉讼参与人关联起来。这些关联性的良好实现，有赖于我国电子证据规则、刑事民事取证制度以及司法鉴定技术规范的创新。大数据的出现和发展，为电子证据的关联性理论带来了新的挑战。

(3) 常怡、王健：《论电子证据的独立性》，《法学》2004年第3期，第85-93页。

电子证据是我国证据法学研究中一个较新的课题。一直以来，理论界对电子证据的法律地位、概念和内涵等诸多问题颇具争议，司法实务界在对其适用上也较为混乱。电子证据具有独立性，在新的民事证据立法中应作为一独立的证据形式加以明确。在对电子证据和视听资料概念和内涵进行比较、分析的基础上，通过对两者的界清和重构，可以较好地理清两者之间的关系，消除传统证据分类观念对电子证据独立性的负面影响。

(4) 许康定：《电子证据基本问题分析》，《法学评论》2002年第3期，第94-99页。

本文分析了电子信息的证据资格问题，就电子证据独立的证据地位提出了自己的见解。在确认电子证据的证据能力的基础之上，还对法庭在运用电子证据时应审查判断的内容和决定采信时应注意的问题进行了阐述。

### 三、美国法律资源 (American Legal Sources)

#### (一) 一次资源 (Primary Sources)

##### 1. 制定法 (Statutes)

检索路径：Westlaw——“Statutes & Court Rules”数据库——检索词“(electronic /s evidence /s discovery)”或“digital /s evidence /s discovery”。筛选结果列举如下：

(1) Federal Rules of Evidence Rule 1001, 28 U.S.C.A.

《联邦证据规则》中对于作为证据材料的书面文件、数据、图像材料的证据形式的说明。以电子数据形式呈现的电子证据材料被纳入了证据材料的范畴，只要能够保证和原有内容的一致性，那么通过打印等方式将电子数据书面可视化，并不能当然否定其具有证明力。

(2) Vernon's Texas Statutes and Codes Annotated, Texas Government Code § 51.1045 Electronic Documents and Digital Multimedia Evidence.

(a) In this section, “digital multimedia evidence” has the meaning assigned by Article 2.21, Code of Criminal Procedure.

(b) The clerk of the court of criminal appeals may accept electronic documents and digital multimedia evidence received from a defendant, an applicant for a writ of habeas corpus, the clerk

of the convicting court, a court reporter, or an attorney representing the state.

在Vernon评注德克萨斯州政府法规关于“电子文档和数字化多媒体证据”一节时，解释了刑事诉讼中何种来源的电子证据能够被法庭接受。

(3) West's Louisiana Statutes Annotated, Louisiana Revised Statutes 44:39 Microfilm and electronic digitized records; use as evidence.

路易斯安那州在“作为证据材料的微缩胶卷和电子数字化记录”中规定了公共档案作为证据材料向法庭提交时候的注意事项。

(4) West's Annotated Indiana Code, Title 34 Court Rules (Civil) Local Court Rules (Civil) Marion County Local Rules, Rule 6.081 Presentation of Electronic Evidence in Jury Trials.

印第安纳州马里奥郡当地的法规规范了如何将电子证据在陪审团审判中展示。

(5) Employment Discrimination Law and Litigation § 14:24 Nuts & bolts of electronic evidence. 在就业歧视法律规范和诉讼活动中，对案件的代理人就如何获取电子证据材料有更高的技能要求。

## 2. 判例 (Cases)

检索路径：Westlaw的“Cases”数据库——检索词“(electronic /s evidence /s collection /s disco-very)”或“digital /s evidence /s collection /s discovery”。

(1) United States of America, Plaintiff, v. Eric Rogers and Eric Curtis, Defendants. 2015 WL 1529824. No. CV 12 - 5958 (DRH) (AKT). Signed March 31, 2015.

The District Court, Charles P. Kocoras, J., held that: 1. Defendants had no legitimate expectation of privacy in historic electronic location evidence maintained in business records of cellular telephone companies that defendants used, and 2. provision of the Stored Communication Act (SCA), authorizing disclosure of “record or other information pertaining to a subscriber to or a customer of” electronic communications service, authorized disclosure of electronic location evidence.

该案明确了，即使通过第三方获得一些非公开的电子数据证据材料，也不具有当然的合法性。

(2) Dan HARKABI and Gidon Elazar, Plaintiffs, v. SANDISK CORPORATION, Defendant. 275 F.R.D. 414. No. 08 Civ. 8203 (WHP). Aug. 23, 2010.

Holdings: The District Court, William H. Pauley III, J., held that: 1. defendant acted with a culpable state of mind in destroying or losing electronic evidence; 2. electronic evidence that defendant failed to produce was relevant to plaintiff's claim; but 3. terminating sanctions were not warranted, since there was no indication that evidence had been intentionally destroyed; 4. monetary sanctions in the amount of \$150,000 were appropriate to compensate plaintiff and to deter defendant from future discovery misconduct.

该案明确了，当相关电子证据材料储存在电子存储设备中时，对于占有存储设备的一方，若无充分理由证明相关证据材料已经毁损灭失，则负有向与材料有利害关系的人提供材料的义务。

## (二) 二次资源 (Secondary Sources)

检索路径一：在Westlaw的“Secondary Sources”数据库——检索词“(electronic /s evidence /s collection)”“digital /s evidence /s collection”或“electronic /s evidence /s discovery”。

检索路径二：在Heinonline的“Law Journal Library”数据库——检索词“electronic /s evidence /s collection”或“evidence discovery”。

#### 1. 法学期刊 (Journals & Law Reviews)

David E. Ries. “RECORDS MANAGEMENT: CURRENT ISSUES IN RETENTION, DESTRUCTION, AND E-DISCOVERY” 78 Pa. B.A. Q. 139.

该文和同一期中的其他几篇文章，都对如何收集电子证据进行了细致的指导，非常值得从事证据收集实务的人阅读。

#### 2. 图书：学术与实务 (Books: Scholarly and Practicing Materials)

(1) Marjorie A. Shields. “Electronic Spoliation of Evidence” 3 A.L.R.6th 13 (Originally published in 2005).

该著作中在具体类型案件和相应法律规则部分，详细说明了不同类型案件需何种证据及如何获得。

(2) Frank P. De Giulio. “ELECTRONIC DISCOVERY: A PRACTICUM FOR THE MARITIME LAWYER” 19 U. S. F. Mar. L. J. 1.

该著作对于海商法领域的律师如何开展电子证据收集工作有从开始到最终固定证据的完整指导意见。

(3) Catherine Palo. “Computer Technology in Civil Litigation” 71 Am. Jur. Trials 111.

该著作着力介绍计算机技术在民事诉讼中可发挥的各种作用，其中涉及到的“evidentiary documents”和“Computer-generated Demonstrative Evidence” “Analyzing Computer Evidence”部分对于如何利用计算机收集电子证据有一定的指导。

#### 四、初步结论 (preliminary conclusions)

通过检索中美两国关于“如何收集电子证据”这一问题的成文法律规范、司法实务，以及诸学者围绕这一问题的研究成果，可以得出结论：无论是理论界还是实务界，都认识到电子证据相对于传统的证据形式有其特殊性，因此需要对常用证据收集方式做灵活调整。目前在某一领域或者某一类型的案件中已经有一定的实务经验积累，相关业务主管机关就此形成了比较体系化的电子证据操作指导规范，但普遍意义上的、能够在各类案件中均适用的电子证据收集规范还没有形成。



(图片源自网络)



### 《行政法时代精神之解构》

作者：关保英

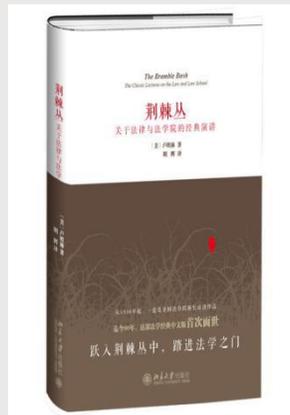
出版社：北京大学出版社

日期：2017年11月1日

ISBN：9787301287026

#### 内容简介：

行政法学的研究不论从思想方法的层面上讲，还是多学科体系的层面上讲，都已经进入了后现代阶段，以后现代行政法特性，给当代行政法体系贴标签，更能够反映行政法学的行政法治的定在。后现代行政法所反映的是行政法和行政法学的一种精神气质，该精神气质并不是一个不可捉摸的虚幻的存在物，而具有实实在在的合理内涵。这些内涵集中体现在三个范畴之中，即行政法学篇、行政法治篇、行政法典篇。《行政法时代精神之解构》的作者将上述研究成果，与自己的学术观点整合，以法律文本的形式，将自己的基本学术观点呈现出来。



### 《荆棘丛》

作者：卢埃林

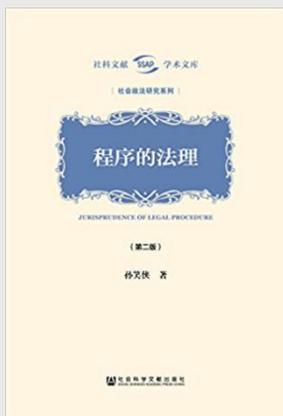
日期：2017年11月1日

出版社：北京大学出版社

ISBN：9787301288221

#### 内容简介：

卢埃林是20世纪最伟大的法学家之一，《荆棘丛》是他的代表作，也是每一位法学院学生和律师都不可绕过的重要读物。《荆棘丛》是研究法的本质和法律教育的经典著作之一，书中卢埃林向学生介绍了何为法律，如何阅读案件，如何作课前准备，在真实世界中法律如何促成正义。尽管法律每年都在变更，但人们之间的纠纷与卢埃林写下《荆棘丛》的年代变化并不大，无论是私人纠纷还是法律冲突都依循卢埃林描述的模式展开着。在超过九十年的时间里，一直有一本书是美国法学院的学生们必读的，它告诉学生在未来职业中他们会遇到什么。



### 《程序的法理》

作者：孙笑侠

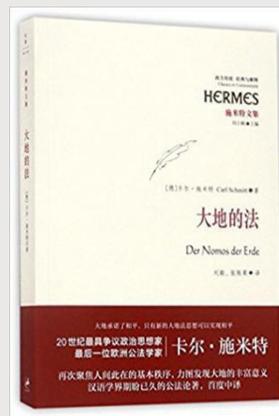
出版社：社会科学文献出版社

日期：2017年11月1日

ISBN：9787520110747

#### 内容简介：

本书以法律程序的一般原理为论述范围，从法的“形式化”(formality)思想入手来分析中国法律的特点是缺乏形式化因素。全书选择了十余个比较重要的法律程序基本理论问题作为主要的研究内容，结构大致分为三个部分：上篇主要是探讨法律程序原理的基本问题；中篇主要涉及司法程序，并把焦点对准法律家与程序伦理；下篇着重研究宪治中的程序问题。



### 《大地的法》

作者：卡尔·施米特

日期：2017年9月1日

出版社：上海人民出版社

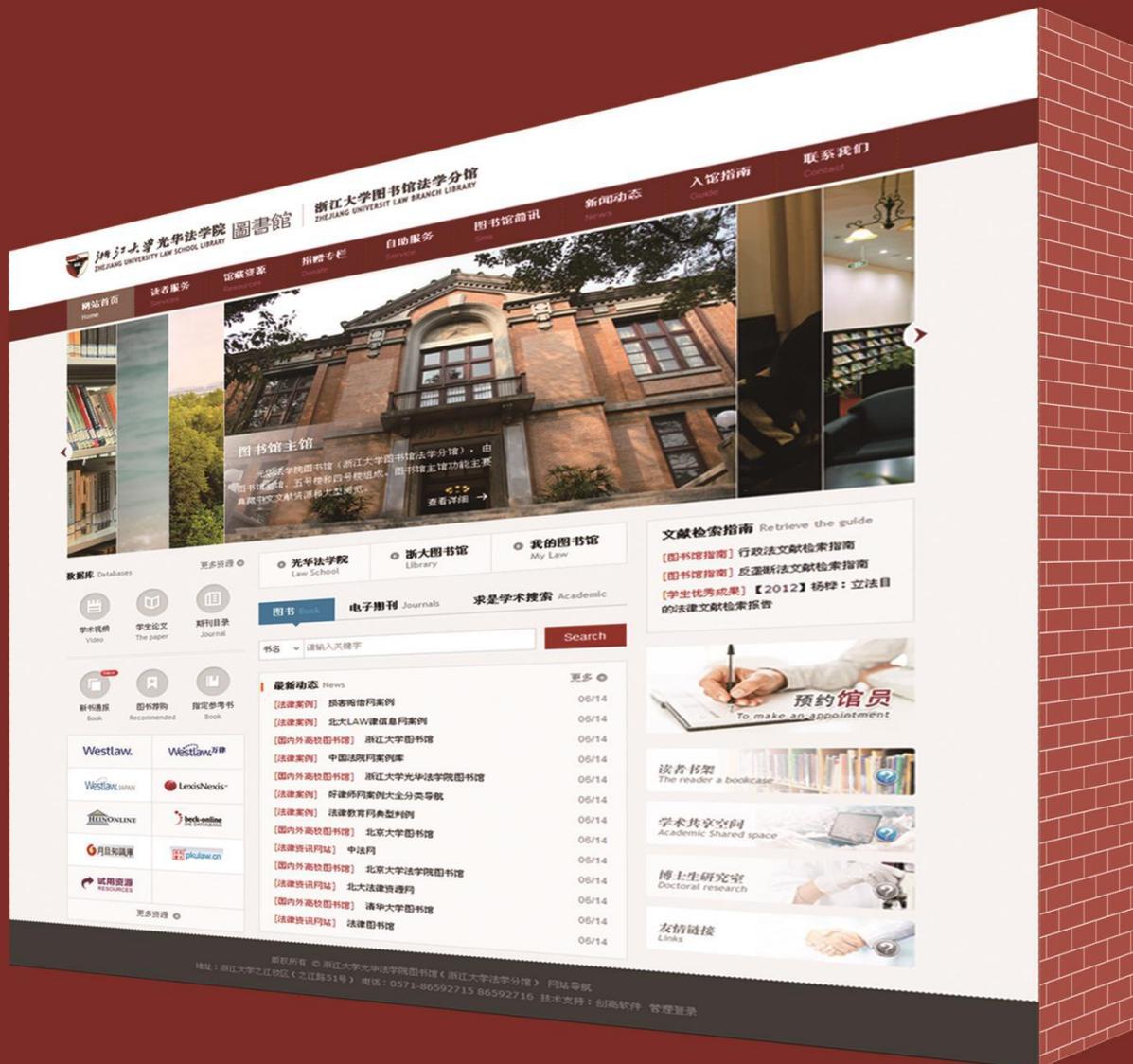
ISBN：9787208145801

#### 内容简介：

《大地的法》是施米特在国际法方面的重要论著，表明施米特已经从战后聆讯的阴影中摆脱出来，回到自己在“二战”期间开始思考的现代性问题，完整地提出了“大地的法”这一概念，与《宪法学说》合璧，形成施米特完整的公法理论。

序号	书名	出版时间	出版社	序号	书名	出版时间	出版社
1	Securities Regulation	2018	CCH	25	International Arbitration and the Rule of Law. Contribution and Conformity	2018	CCH
2	Employment Discrimination	2018	CCH	26	Appropriate Dispute Resolution	2018	CCH
3	Wills, Trusts, and Estates:The Essentials	2018	CCH	27	Law and Practice of International Arbitration in the CIS Region	2018	CCH
4	Property and Trust Law in Lithuania	2018	CCH	28	Infringement Proceedings in EU Law	2018	CCH
5	Property and Trust Law in Taiwan	2018	CCH	29	Texas Criminal Procedure and Evidence	2018	CCH
6	Federal Rules of Civil Procedure	2018	CCH	30	Civil Procedure in Focus	2018	CCH
7	Competition Law in Serbia	2018	CCH	31	Federal Rules of Civil Procedure with Resources for Study	2018	CCH
8	Environmental Law	2018	CCH	32	Free Expression and Democracy	2018	Oxford
9	Social-Ecological Resilience and Sustainability	2018	CCH	33	The Obligation to Prosecute or Extradite	2018	Oxford
10	Transfer Pricing in the US	2018	CCH	34	The Right to a Fair Trial in International Law	2018	Oxford
11	Consumer Privacy and Data Protection	2018	CCH	35	Human Rights and 21st Century Challenges	2018	Oxford
12	Competition Law in Kenya	2018	CCH	36	Race, Criminal Justice, and Migration Control	2018	Oxford
13	Information Asymmetries in EU VAT	2018	CCH	37	Nineteenth Century Perspectives on Private International Law	2018	Oxford
14	Informal Corporate Disclosure Under Federal Securities Law	2018	CCH	38	Personality and the Separation of Legal Orders	2018	Oxford
15	EU Citizenship and Direct Taxation	2018	CCH	39	The Judicialization of Law	2018	Oxford
16	EU Tax Law and Policy in the 21st Century	2018	CCH	40	The Long Road to Sustainability	2018	Oxford
17	International Energy Law	2018	CCH	41	International Law and the Protection of People at Sea	2018	Oxford
18	Private International Law in Japan	2018	CCH	42	Internationalized Armed Conflicts in International Law	2018	Oxford
19	Federal Taxation of Corporations and Corporate Transactions	2018	CCH	43	Legal Monism	2018	Oxford
20	The US Foreign Investment in Real Property Tax Act	2018	CCH	44	Neoliberalism or New Liberalism?	2018	Oxford
21	Comprehensive Criminal Procedure	2018	CCH	45	Feminist Dialogues on International Law	2018	Oxford
22	Modern American Remedies	2018	CCH	46	Innovation in Energy Law and Technology	2018	Oxford
23	Food Law and Policy	2018	CCH	47	International Court Authority	2018	Oxford
24	Islamic Law in Modern Courts	2018	CCH	48	International Law and the Adjudication of Territorial Disputes	2018	Oxford

49	Underground Warfare	2018	Oxford	77	Justices and Journalists	2018	Oxford
50	Corporations and Disability Rights	2018	Oxford	78	Civil Society in Europe	2018	Oxford
51	Human Rights in Global Health	2018	Oxford	79	Institutionalizing Rights and Religion	2018	Oxford
52	In the Shadow of Korematsu	2018	Oxford	80	Privacy and Power	2018	Oxford
53	Military Professionalism and Humanitarian Law	2018	Oxford	81	The Beijing Consensus?	2018	Oxford
54	Politics and Capital	2018	Oxford	82	Obligations	2018	Oxford
55	Some Kind of Justice	2018	Oxford	83	The Chinese Mafia	2018	Oxford
56	The Human Rights-Based Approach to Higher Education	2018	Oxford	84	The Long Reach of the Sixties	2018	Oxford
57	Humans as a Service	2018	Oxford	85	Appointment of Judges to the Supreme Court of India	2018	Oxford
58	Indonesian Law	2018	Oxford	86	Comparative International Law	2018	Oxford
59	Litigating Religions	2018	Oxford	87	Extending Rights' Reach	2018	Oxford
60	Ending Africa's Energy Deficit and the Law	2018	Oxford	88	Criminal Misconduct in Office	2018	Oxford
61	Modification of Treaties by Subsequent Practice	2018	Oxford	89	Fitness to Plead	2018	Oxford
62	The Trade Policy Review Mechanism	2018	Oxford	90	The Oxford Handbook of Environmental Criminology	2018	Oxford
63	The Oxford Handbook of Corporate Law and Governance	2018	Oxford	91	The Oxford Handbook of American Sports Law	2018	Oxford
64	The Chinese Mafia	2018	Oxford	92	When Rights Embrace Responsibilities	2018	Oxford
65	The Future of Cross-Border Insolvency	2018	Oxford	93	EU Health Law & Policy	2018	Oxford
66	Arcs of Global Justice	2018	Oxford	94	EU Legal Acts	2018	Oxford
67	Confronting the Shadow State	2018	Oxford	95	Legal Integration and Language Diversity	2018	Oxford
68	Organizing Rebellion	2018	Oxford	96	Community Interests Across International Law	2018	Oxford
69	Constitutional Conflicts in Contemporary Malaysia	2018	Oxford	97	The Constitution of European Democracy	2018	Oxford
70	Balanced Constitutionalism	2018	Oxford	98	The Law of Nations and the United States Constitution	2018	Oxford
71	Constitutional Ethos	2018	Oxford	99	Towards a European Public Law	2018	Oxford
72	Constitutional Torts and the War on Terror	2018	Oxford	100	Unconstitutional Constitutional Amendments	2018	Oxford
73	Democratic Dialogue and the Constitution	2018	Oxford	101	The Oxford Handbook of Corporate Law and Governance	2018	Oxford
74	Arguments about Abortion	2018	Oxford	102	International Trademark Protection	2018	Oxford
75	Codifying Choice of Law Around the World	2018	Oxford	103	Re-Imagining Offshore Finance	2018	Oxford
76	Human Rights and Personal Self-Defense in International Law	2018	Oxford	104	Rough Justice	2018	Oxford



浙大光华法学院图书馆网站首页



浙大光华法学院图书馆微信公众号