

文章编号: 1006-4354 (2009) S0-0069-02

防雷行政处罚案件调查取证应注意的问题

王 斌, 刘 惠, 郝静波

(陕西省防雷中心, 西安 710014)

中图分类号: P429

文献标识码: B

1 事实清楚、证据确凿的内涵

气象主管机构作出任何一件行政处罚决定, 都必须基于对行为行政违法事实的准确认定, 而对违法事实认定, 必须建立在充分、确凿的证据基础之上。也就是说防雷行政处罚案件所依据的事实必须清楚, 并有相应的证据证明。行政执法机关做出任何一个行政执法行为必须以法定的事实要件为基础; 每一个事实要件要有相应的事实佐证; 每一个事实佐证必须经得起法院的审查, 经得起相对人的反驳和质证; 行政执法机关提供的证据应比相对人一方提出的反证占有优势。

2 防雷行政执法证据的种类、作用及要求

2.1 书证

书证是以其所载文字、符号、图案等表达出的思想内容以证明案件事实的书面材料, 可分为原本、正本、副本、记录本、影印件和译本。在书证的收集过程中, 应注意以下问题: 一是尽量提供原件, 提供原件确实有困难的, 可以提供与原件核对无误的复印件、照片、节录本; 二是提供由有关部门保管的书证原件的复制件、影印件或者抄录件的, 应当注明出处, 经该部门核对无异后加盖其印章; 三是提供报表、图纸等书证的, 应当附有说明材料。

2.2 视听资料

视听资料是指利用录音、录像、计算机储存等手段反映出的音响、影像或其他信息证明案件事实的资料。要求: 一是尽量提供有关资料的原始载体。提供原始载体确有困难的, 可以提供复制件; 二是注明制作方法、制作时间、制作人和

证明对象等; 三是声音资料应当附有该声音内容的文字记录。

2.3 证人证言

证人证言是指了解防雷行政违法行为的人, 以口头或书面的方式向行政机关或组织所作陈述, 是行政处罚中使用比较普遍的证据形式。要求: 一是写明证人的姓名、年龄、性别、职业、住址等基本情况; 二是有证人的签名, 不能签名的, 以盖章等方式证明; 三是注明出具日期; 四是附有居民身份证复印件等证明身份的文件。

2.4 当事人的陈述

防雷行政处罚案件中当事人的陈述主要是指行政违法行为人的陈述, 包括陈述、申辩、听证程序中当事人所作的辩解。真实的陈述可作为认定案件的直接证据, 对行为人的陈述和辩解应认真听取, 避免只听一面之辞, 要注意审查行为人的陈述辩解之间以及与其他证据之间是否一致、合乎情理。

2.5 现场勘验检查笔录

现场勘验检查笔录是指气象行政执法人员对防雷违法案件的现场进行勘查、检验后做出能够证明案件情况的记录。勘验笔录所反映的多是客观情况, 而且一般是在案件发生后进行, 如对现场拍照, 并以文字、数据等形式记录。要求: 一是写明被检查单位的全称及检查地点; 二是检查情况应包含检查的组织形式、内容、方式以及参加检查的人员情况; 三是勘验人员进行勘验, 应当出示证件; 四是邀请有关单位人员参加, 应由被邀请人在笔录上签名。

收稿日期: 2008-09-20

作者简介: 王斌 (1977—), 男, 陕西临潼人, 从事行政执法工作。

2.6 调查询问笔录

调查询问笔录是气象执法人员对被调查人陈述或者询问与案件有关情况的记录。要求:一是写明被调查人的基本情况及调查的时间、地点等;二是调查情况要围绕违法行为的事实过程展开;三是笔录有涂改处应由被调查人押印或者盖章;四是应当由被调查人签署意见并签名。

3 要注意证据的真实性、有效性、合法性

询问调查和现场勘验检查前,办案人员应向被询问人表明身份出示执法证件,并在执法文书上有明确文字记载。调查询问笔录和现场勘验检查笔录必须经当事人确认并签字;多页证据的应由当事人逐页签名;修改或记录不清的地方应有当事人手印。调查询问当事人应逐一进行,不能以座谈方式多个进行。采取录音取证时,应告知当事人并载录。声音资料应当附有该声音内容的文字记录。调查取证不能采取引诱、威逼手段,更不能制作假证。已进入诉讼阶段、行政复议阶段,调查取证行为无效。

4 要注意证据的完整性、多重性和一致性

(1) 作为一份有力、确凿的证据,不应是片面的、局部的,而应是全面的、完整的。以往调查取证时,只询问违法防雷建筑物的项目名称,对违法防雷建筑的数量和建设情况未询问;对被询问人的基本情况很少涉及。当前,“无罪推论”被司法界广泛应用,管理相对人法律意识不断加强,律师等专业人士的大量介入,因此一定要注意证据的完整性和全面性。

(2) 调查取证时,除了对建设方的相关人员进行询问,还可以对监理方、施工方以及业主进行询问,必要时可以录音录像;对违法防雷建筑现场进行勘验并配以照片;当事人的陈述和申辩也是有利的证据。除了对上述直接证据的调查收集外,还应注意对相反证据(相反证据是指对方可能提出证明相反事实的证据)的收集。这样多份证据形成证据链,互相印证,进入诉讼阶段时,才能在举证责任上立于不败之地。

(3) 调查取证还应注意证据的一致性,不能前后矛盾和相互否定,办案人员应该对调查收集

的证据客观分析,确保证据的一致性。在执法实践中,常常遇到几家单位合作开发的建设项目或者一个开发项目有多个名称,调查时一定要问清开发建设单位和开发项目的名称。

5 要注意证据的相关性和准确性

(1) 收集的证据必须与该案件有直接或间接联系,对无关证据的调查收集,只能是对人力、物力、财力和时间的浪费,甚至可能使许多与案件有联系的证据失去最佳调查时间,造成取证困难或证据灭失。

(2) 特别注意对违法时间、地点、防雷建筑物的数量及建设情况、单位法定名称、人员姓名和身份等方面的调查,要准确无误。否则就会使证据无效,甚至使证据起到相反作用。

6 调查取证要有计划、有步骤

(1) 调查取证之前,调查人员要认真分析案情,相互沟通并共同拟订好调查询问提纲,使调查询问内容尽可能全面具体,富有逻辑。

(2) 调查取证开始时,调查人员应向被调查人出示执法证件并宣讲如接受询问和调查的法律义务,以及作伪证的法律后果。

(3) 取证过程中,办案人员按照事先拟好的提纲展开调查,对违法事实等重要情节详细询问。对被询问人不回答提问,或回答吞吞吐吐,或避重就轻等情况应如实记录。

(4) 为保证调查询问笔录的真实性、合法性,记录完毕,办案人员应将笔录交被调查人员阅读核对。告知其如果无异议请填写“记录(情况)属实”等字样并签名。

防雷违法案件的调查取证是一项艰巨的任务,常常遇到当事人不配合或态度蛮横,给调查取证工作带来阻碍。所以,要做好调查取证工作,还应制定完善的管理制度,不断加强相关知识的培训,增强办案人员的责任感,充分发挥他们的主观能动性。调查取证时,办案人员要以“处罚与教育相结合”的原则为指导,向被调查询问人宣讲气象法律法规,做到“言之有据、言之有理、言之有情、言之有礼”,钢柔并济,使违法责任人能够主动配合,保证调查取证顺利进行。