

电子证据的取证与认定问题研究

张靖越

(甘肃省人民检察院兰州铁路运输分院, 甘肃 兰州 730000)

【摘要】该论文综述了电子证据的取证与认定问题,探讨了电子证据的分类、特性、取证过程、法律认定,以及伦理和隐私问题。分析了电子证据在法律实践中的关键作用及其面临的挑战,强调了对技术的理解、法律框架的适应以及伦理和隐私的重要性。电子证据是一种特殊的证据形式,该论文为法律专业人士在处理日益复杂的电子证据问题上提供了指导和见解。

【关键词】电子证据; 法律认定; 隐私与伦理; 取证过程; 技术与法律

引言:

在当今数字化时代,电子证据已成为法律诉讼和刑事调查中不可或缺的部分。随着技术的迅猛发展,几乎每一项日常活动都留下了电子足迹,从而产生了大量的电子数据,这些数据在法律领域中具有潜在的证据价值。电子证据是一种特殊的证据形式,它包括但不限于电子邮件、社交媒体帖子、数字视频、在线交易记录等,这些证据的独特性在于其数字化的形式和产生、存储、传输的方式^[1-3]。

然而,电子证据的特殊性也带来了前所未有的挑战。首先,电子证据的易变性意味着它可以轻松地被修改或删除,这对于确保证据的真实性和完整性提出了要求。其次,电子证据的易复制性意味着同一份证据可能在多个地方存在副本,使得识别和保护真实、原始的证据更为复杂。此外,电子证据常常跨越不同的司法管辖区,这就涉及跨境法律和管辖权的问题。

法律界对电子证据的处理方法还在不断演变之中。各国法律体系在电子证据的收集、保存和认定方面都有不同的规定和实践。由于技术的快速变化,法律专业人士面临着不断更新自己的知识和技能挑战,以适应这些变化。电子证据的收集和处理需要法律知识与技术专长的结合,法律人员和技术专家需要密切合作,以确保证据的有效性和合法性^[4]。

电子证据的认定在法庭上同样充满挑战。法官和陪审团需要对电子证据的性质和技术细节有所了解,才能作出公正的判断。电子证据的认定标准包括相关性、合法性、可靠性和关联性,这些标准在电子环境下的应用比传统的物理证据更加复杂。

一、电子证据的分类和特性

电子证据的领域是多样化且日益扩大的。不同

类型的电子证据包括电子邮件、社交媒体记录、数字合同、在线交易记录、数字图片和视频、日志文件、云存储中的数据以及移动设备上的信息等。每种类型的电子证据都有其独特的形式和特点,它们在法律诉讼中的应用也各不相同。

电子邮件是最常见的电子证据之一,它们可以提供交流的直接记录,包括发送时间、收件人信息和邮件内容。社交媒体记录,如微信、微博、抖音和小红书的帖子,能够反映个人的行为模式、位置信息和社交互动。数字合同和在线交易记录在商业诉讼和金融犯罪调查中尤为重要,它们详细记录了交易的条款、时间和参与方。此外,智能手机和其他移动设备上的信息,如短信、应用程序数据和GPS定位数据,也成为电子证据的重要来源。

电子证据的特点主要体现在其易变性、易复制性和跨界性上。易变性意味着电子证据可以在没有显著痕迹的情况下被修改或删除。这对于确保证据的真实性和完整性提出了极大的挑战。例如,电子文档或电子邮件可以在不留下明显痕迹的情况下被修改,这就需要采用特定的技术手段来验证它们的原始性和完整性。

易复制性则指的是电子证据可以轻松地被复制多份,而每一份副本都与原件完全相同。这在某种程度上有利于证据的保存和传播,但同时也增加了对证据真实来源和版本的确认难度。例如,一个数字文件可以在网络上被无限制地复制和分发,而识别哪一个是原始文件则成为一个挑战。

电子证据的跨界性则涉及跨境法律和管辖权问题。在全球化的数字世界中,电子数据往往存储在不同国家的服务器上,或者由位于不同国家的个人和实体控制。这就使得电子证据的收集和使用涉及

不同国家的法律规定和司法合作。

这些特性使得电子证据的管理、收集和审查比传统的物理证据更加复杂。法律实践者必须具备相应的技术知识和理解，以确保电子证据的有效收集和使用。同时，审判机关在处理电子证据时也需要考虑其独特性，适当调整审理程序和证据规则，以确保审判的公正和有效。随着技术的不断发展，电子证据的分类和特性也将继续演变，对法律实践和理论提出新的挑战 and 机遇。

二、电子证据的取证过程

（一）取证前的准备

在正式进行电子证据的取证之前，必须进行周密的准备。这包括确立法律框架和程序，以保证取证过程的合法性。例如，可能需要获取搜查令或其他法律授权，以便合法地访问和收集电子数据。同时，技术准备也至关重要，涉及确定所需的硬件和软件工具，以及组建一个拥有必要技术和法律知识的专业团队。这个团队应该能够处理各种电子设备和数据格式，确保数据的完整性和可靠性。

（二）取证过程

实际的取证过程始于数据的采集，这是一个需要严格遵守法律和技术规则的过程。数据采集应该以不破坏或改变数据的方式进行，确保电子证据的原始性。随后，采集到的数据需要被妥善存储和传输，以防止数据损坏或非法篡改。在存储过程中，应采取加密和安全措施来保护数据。最后，数据分析阶段是对收集到的电子证据进行评估和解读，包括寻找相关的证据、验证数据的完整性和真实性，以及准备将证据提交给审判机关或其他相关机构。

（三）取证中的挑战和应对策略

电子证据的取证过程中面临众多挑战。其中，数据的完整性和保密性是最为关键的。取证团队必须采取适当的技术措施来保护证据不被篡改或丢失。此外，随着技术的不断进步，新型的电子数据格式和存储方式也给取证带来了新的挑战。对此，取证团队需要不断更新其技术知识和工具。另一个重大挑战是跨境数据取证问题。由于电子数据可能存储在国外的服务器上，取证团队需要了解和遵守相关国家的法律规定，并与国外的法律机构合作。

应对这些挑战的策略包括建立和维护专业的取证团队，持续更新取证技术和工具，以及与国内外的法律和技术专家合作。此外，法律制度也需要不断适应技术的发展，例如通过制定新的法律规范和指南，以指导电子证据的合法取证和使用。

综上所述，电子证据的取证过程是一个需要法律知识、技术专长和高度专业化操作的复杂过程。它不仅涉及法律和技术的交叉领域，还需要考虑到数据的安全性、隐私保护以及国际合作等多方面的问题。随着电子数据在日常生活中的普及，电子证据的取证将成为法律实践中越来越重要的一环。

三、电子证据的法律认定

电子证据的法律认定是一个复杂的过程，涉及广泛的法律框架、明确的认定标准，以及法庭审理中对电子证据的处理。

（一）法律框架

在全球范围内，电子证据的法律认定涉及多个层面的法律规定。不同国家和地区的法律系统对电子证据的处理各有差异，但普遍遵循一些基本原则。例如，在漂亮国，电子证据的认定遵循联邦规则民事诉讼，特别是关于证据的相关规定。欧盟国家则遵循 GDPR（通用数据保护条例）中关于数据处理和隐私的规定。在中国，随着《民法典》和相关网络法律的领导，电子证据的认定也越来越受到重视。这些法律规定构成了电子证据认定的法律框架，为如何处理和使用电子证据提供了基本指导。

（二）认定标准

电子证据的认定遵循几个核心标准：相关性、合法性、可靠性和关联性。相关性意味着证据必须与案件有直接的联系，能够证明或反驳案件中的一个或多个争议点。合法性则要求证据的收集和使用过程遵守适用的法律和规定，不违反任何法律条款。可靠性是指证据的真实性和完整性，确保证据在生成、存储和传输过程中未被篡改或损坏。关联性则涉及证据与案件事实的直接联系，包括证据是如何、何时被创建和使用的。

在法庭审理中，电子证据扮演着越来越重要的角色。电子证据能够提供关于案件的关键信息，如时间戳、地点信息、通信记录等。在诉讼中，电子证据通常用于证明案件的关键事实，例如在商业诉讼中证明合同的存在和条款，在刑事案件中证明被告的位置或行为。然而，法庭对电子证据的接受程度受到其认定标准和呈现方式的影响。证据必须以一种法庭能够理解和接受的方式呈现，这对法官和律师提出了更高的要求。

法官和律师需要具备处理电子证据所需的知识和技能。这不仅包括对电子证据的基本理解，还包括对相关技术和法律规定的深入了解。他们需要能够评估电子证据的可靠性和相关性，以及理解证据

背后的技术细节。此外，法官和律师还需要能够有效地呈现电子证据，使其对

在法律实践中，对电子证据的认定不仅是一个技术问题，也是一个法律问题。随着技术的不断发展，法律专业人士必须不断适应新的挑战。例如，随着社交媒体和云计算的普及，法律专业人士需要了解这些平台的工作原理，以及如何在这些平台上合法有效地获取和使用电子证据。同时，他们还需要关注隐私权和数据保护等伦理问题，确保在收集和使用电子证据的过程中尊重个人隐私权和合法权益。

综上所述，电子证据的法律认定是一个多层面、跨学科的过程，它要求法律专业人士具备跨领域的知识和技能。随着电子数据在社会生活中的普及，电子证据的法律认定将在未来的法律实践中扮演越来越重要的角色。

四、案例分析

（一）社交媒体诽谤案

在一起社交媒体诽谤案中，被告被指控在微博上发布了诽谤性的言论。取证团队面临的挑战是如何证明这些推文确实由被告发布，并确保这些证据在法庭上能够被接受。解决方案涉及使用数字取证技术来追踪推文的来源，包括IP地址和设备信息，同时确保遵守适用的隐私法规。此案件展示了在处理与社交媒体相关的电子证据时，取证人员需要具备特定的技术知识和法律意识。

（二）网络交易欺诈案

在一起网络交易欺诈案中，关键证据是通过在线平台进行的交易记录和通信日志。取证团队面临的挑战是追踪和证明交易的真实性，并且识别涉及欺诈的具体行为。解决方案包括协作与网络服务提供商，以获取必要的日志文件和交易记录，并使用数据分析技术来揭示欺诈行为的模式。这个案例凸显了在数字环境中追踪和证明犯罪行为的复杂性。

（三）移动设备数据泄露案

在一起涉及企业数据泄露的案件中，关键证据来自一名员工的移动设备，该设备涉嫌用于非法传输敏感数据。取证团队的挑战在于合法地获取设备上的数据，并保持数据的完整性。采用先进的取证工具和方法，如物理和逻辑获取技术，可以确保从设备上提取的数据是完整和准确的。同时，确保遵循适当的法律程序来获取这些数据是至关重要的。此案例展示了移动设备作为电子证据来源的复杂性和取证过程中的法律考量。

这些案例表明，电子证据的取证和认定是一个多维度的过程，涉及技术、法律和伦理的多个方面。它们还展示了在不同情况下对电子证据进行有效管理和使用的重要性，以及法律专业人士在处理这些复杂问题时所需的专业知识和技能。随着技术的发展和电子数据的普及，电子证据将在法律领域扮演越来越重要的角色，对法律实践和理论产生深远影响。

五、电子证据面临的伦理和隐私问题

在电子证据的取证过程中，伦理和隐私问题是两个不可忽视的关键方面。这些问题主要涉及如何在进行必要的调查和取证的同时，保护个人的隐私权利。电子设备和网络平台中储存的个人数据往往包含敏感信息，如个人通信、位置数据，甚至是健康和财务信息。在没有适当监管的情况下，这些数据的访问和使用可能会侵犯个人隐私，甚至导致数据滥用和身份盗用。

平衡调查的需要与个人隐私保护的关键在于遵循严格的法律程序和伦理准则。这意味着取证工作必须在法律授权的框架内进行，且取证过程需要尽可能地精确和有针对性，以避免不必要地获取或泄露个人信息。例如，如果只需证明某一特定时间的电子通信，就不应无限制地访问和审查一个人的全部通信记录。

参考文献：

- [1] 薛锡煌，朱军. 网络传销犯罪案件取证难点及对策[J]. 广西警察学院学报，2023，36（05）：57-68.
- [2] 刘品新. 论电子证据辩护[J]. 社会科学辑刊，2023（06）：90-101.
- [3] 廖凌宇，雷阳，徐成. 数智赋能背景下电子证据的法律效力研究[J]. 黑龙江工业学院学报（综合版），2023，23（09）：59-63.
- [4] 钱国法，孙鹏庆. 论电子数据调查取证的行刑协同治理模式[J]. 网络安全技术与应用，2023（08）：138-140.
- [5] 杨添翼. 行政诉讼电子证据司法裁判研究[J]. 西南民族大学学报（人文社会科学版），2023，44（08）：73-80.

作者简介：

张靖越（1999—），女，汉族，山东济南人，本科，研究方向为法学。