

# 公民对刑事司法错误的态度： 布莱克斯通错误比例接受度下降的意义<sup>\*</sup>

熊谋林 理查德·格林里夫 尤拉·高德西麦德 著  
柴佳荣<sup>\*\*</sup> 译

## 一、简论

错放和错判之间的舆论差异曾受到一些关注，但很少有学者从国际角度深入研究<sup>①</sup>。最初由伏尔泰、布莱克斯通和斯塔基讨论了司法错误的问题（我们用来指出各种错判和错放的原因）。他们的思想被分别表述为：（1）与惩罚一

---

\* 作者非常感谢中华人民共和国司法部（批准号 13SFB3015）对这一研究的支持，原文为 Xiong, M., Greenleaf, R. G., & Goldschmidt, J. Citizen attitudes toward errors in criminal justice: implications of the declining acceptance of Blackstone's ratio. *International Journal of Law Crime & Justice*, 2017, Vol. 48 (1): 14 - 26.

\*\* 熊谋林，西南财经大学法学院副教授、法学博士；理查德·格林里夫，美国埃尔姆赫斯特学院社会学与刑事司法系教授；尤拉·高德西麦德，美国芝加哥洛约拉大学刑事司法与犯罪学系教授。译者柴佳荣，西南财经大学法学院本科生。

① Rizzolli, M., Saraceno M., 2013. Better that ten guilty persons escape: Punishment costs explain the standard of evidence. *Public Choice*, 155 (3), 395 - 411; Volokh, A., 1997. N guilty men. *U. Pa. L. Rev.* 146 (1), 173 - 216; Halvorsen, V., 2004. Is it better that ten guilty persons go free than one innocent person be convicted? *Crim. Justice Ethics*, 23 (2), 3 - 13; Reiman, J., Haag, E. V. D., 1990. On the common saying that it is better that ten guilty persons escape than that one innocent suffer: Pro and con. *Soc. Philos. Policy*, 7 (2), 226 - 248; de Keijser, J. W., de Lange, E. G., van Wilsem, J. A., 2014. Wrongful convictions and the Blackstone ratio: An empirical analysis of public attitudes. *Punish. Soc.*, 16 (1), 32 - 49; Givati, Y., 2011. The comparative law and economics of plea bargaining: Theory and evidence. Available at: [http://law.huji.ac.il/upload/Givati\\_PleaBargaining.pdf](http://law.huji.ac.il/upload/Givati_PleaBargaining.pdf); Scurich, N., 2015. Criminal justice policy preferences: Blackstone ratios and the veil of ignorance. *Stan. L. & Pol'y Rev.*, 26, 23 - 35.

个道德高尚而无辜的人相比，无罪释放一个有罪者要更为谨慎。<sup>①</sup>（伏尔泰，1749年）；（2）法律规定，宁可让10个有罪之人逃离处罚，也好过于让无罪之人遭受痛苦<sup>②</sup>（布莱克斯通，1765年）；（3）让99个有罪的人逃脱处罚，也比让一个无辜者进监狱好<sup>③</sup>（斯塔克，1824年）。

今天，人们日益认识到有必要估量存在于刑事司法系统内存的错误危害。过去的研究认定布莱克斯通错误比例接受度（以下简称布莱克斯通错误率）是恰当的，但公众接受这一原则——或者说是认为这一原则之所以正确的原因，尚未得到充分的考察。几乎没有研究探讨人们是否认为错判（积极错误，I型错误）比错放（消极错误，II型错误）危害性更小。本文从跨国的角度为这个问题提供了公众意见的实证证据。

一般来说，法律理论体现了刑法保护无辜者不被误判的精神<sup>④</sup>。然而，边沁<sup>⑤</sup>（1825）认为，错判的危害被夸大了，因为错放可能在确保无罪者安全的前提下，让有罪的人得以侥幸免受刑事处罚。<sup>⑥</sup> 10:1是最常见的司法错误比例，有些学者也将其放大到50:1、99:1、100:1甚至1000:1<sup>⑦</sup>。根据Volokh<sup>⑧</sup>的理论，比例不仅被夸大了，在某些情况下也被扭转了。例如，冯·俾斯麦认为，宁可让10个无罪人受处罚，也比让一个有罪人逃避处罚好。<sup>⑨</sup>；而波尔波特（Pol Pot）则称，逮捕10名无辜的人，胜过释放一个应判的罪犯<sup>⑩</sup>。

① Voltaire, 1749. *Zadig or, the Book of Fate* (Reprint 2009). The Floating Press, Auckland.

② Blackstone, W., 1765. *Commentaries on the Laws of England*. Clarendon Press, Oxford.

③ Starkie, T., 1824. *A Practical Treatise on the Law of Evidence*. John Fairburn, London.

④ See Volokh, A., *supra* note 1, 173 – 216; Findley, K. A., 2008. Toward a new paradigm of criminal justice: How the innocence movement merges crime control and due process. *Tex. Tech. L. Rev.*, 41 (1), 133 – 73; Clark, S. E., 2011. Blackstone and the balance of eyewitness identification evidence. *Alb. L. Rev.*, 74 (3), 1105 – 156; Allen, R. J., Laudan, L., 2008. Deadly dilemmas. *Tex. Tech. L. Rev.*, 41 (1), 65 – 92.

⑤ Bentham, J. A., 1825. *Treatise on Judicial Evidence*. J. W. Paget, London.

⑥ Allen, R. J., Laudan, L., 2008. Deadly dilemmas. *Tex. Tech. L. Rev.* 41 (1), 79.

⑦ See Volokh, A., *supra* note 2, 175 – 179; Reiman, J., Haag, *supra* note 2, 228; Findley, *supra* note 5, 136 – 38; Scurich, *supra* note 1; Ricciardelli, R., Bell, J. G., Clow, K. A., 2009. Student attitudes toward wrongful conviction. *Can. J. Criminol. Crim.*, 51 (3), 417.

⑧ See Volokh, A., *supra* note 2, 195 – 96.

⑨ Wade, J. W., 1979. Uniform fault comparative act. *Forum*, 14 (3), 385.

⑩ Sorochan, D. J., 2008. Wrongful convictions: Preventing miscarriages of justice some case studies. *Tex. Tech. L. Rev.*, 41 (1), 113.

遵从布莱克斯通错误率原则是否有助于刑事司法系统避免错判？错判案例放眼全球比比皆是，其中不乏加拿大、英国、日本、澳大利亚、中国和美国等国家<sup>①</sup>。每年有数百名无辜者被错判，其中许多人不得不锒铛入狱。<sup>②</sup> 在一些极端的情况下，被错判者在死囚牢房服刑多年。<sup>③</sup> 其他被错判者因为胁迫下的辩诉交易、伪证或有缺陷的目击证人证词、证据扣留、强迫招供以及检察人员和警察的不当行为而被监禁。<sup>④</sup> 此外，他们的家庭也因此遭受折磨，只能寄希望于等待上诉和法院改判。<sup>⑤</sup> 检察机关和警察人员通过扣留证据将被错判的无

① Roach, K., 2012. Wrongful convictions in Canada. *U. Cin. L. Rev.* 80 (4), 1465 - 1526; Beckford, M., 2012. DNA of thousands of innocent people still being collected by police. *The Telegraph*, June 5. Available at: <http://www.telegraph.co.uk/news/uknews/law-and-order/9310728/DNA-of-thousands-of-innocent-people-still-being-collected-by-police.html>; Weathered, L., 2012. Wrongful conviction in Australia. *U. Cin. L. Rev.* 80 (4), 1391 - 1414.

② Huff, C. R., 2002. Wrongful convictions and public policy: The American society of criminology, 2001 presidential address. *Criminology* 40 (1), 1 - 18; Huff, C. R., 2004. Wrongful conviction: The American experience. *Can. J. Criminol. Crim.*, 46 (2), 107 - 20; Huff, C. R., Killias, M., 2008. *Wrongful Conviction: International Perspectives on Miscarriages of Justice*. Temple University Press, Philadelphia; Krieger, S. A., 2011. Why our justice system convicts innocent people, and the challenges faced by innocence projects trying to exonerate them. *New Crim L. Rev.*, 14 (3), 333 - 402; Zalman, M., Smith, B., Kiger, A., 2008. Officials estimates of the incidence of “actual innocence” convictions. *Justice Q.*, 25 (1), 72 - 100; Gastwirth, J. L., Sinclair, M. D., 1998. Diagnostic test methodology in the design and analysis of judge - jury agreement studies. *Jurimetrics J.*, 39 (1), 59 - 78; Liebman, J. S., Fagan, J., West, V., Lloyd, J., 2000. Capital attrition: Error rates in capital cases, 1973 - 1995. *Tex. L. Rev.*, 78 (7), 1839 - 65; Risinger, D. M., 2007. Innocents convicted: An empirically justified factual wrongful conviction rate. *J. Crim. L. & Criminology*, 97 (3), 761 - 806.

③ Moravec, E. R., Weber, P. J., 2015. Prosecutor in Texas execution case accused of misconduct. *Daily News*, March 18. Available at: <http://www.nydailynews.com/news/national/prosecutor-texas-execution-case-accused-misconduct-article-1.2154794>; Godsey, M., 2013. For the first time ever, a prosecutor will go to jail for wrongfully convicting an innocent man. Available at: [http://www.huffingtonpost.com/mark-godsey/for-the-first-time-ever-a\\_b\\_4221000.html](http://www.huffingtonpost.com/mark-godsey/for-the-first-time-ever-a_b_4221000.html); See Liebman, *supra* note 13, 1839 - 1865.

④ See Huff, *supra* note 13, 1 - 18.

⑤ Krieger, S. A., 2011. Why our justice system convicts innocent people, and the challenges faced by innocence projects trying to exonerate them. *New Crim L. Rev.*, 14 (3), 333 - 402.

辜者送入牢狱的新闻常见报端。<sup>①</sup> 在某些情况下, 即使真凶供认不讳, 上诉法院也拒绝受理案件。<sup>②</sup>

鉴于“错误率”显然缺乏实证证据支撑, 现在是时候来检验舆论对“宁可错放十绝不错判一”的态度了。本文报告了关于错判和错放的相对接受程度的跨国研究的结果。最后, 我们将对刑事案件中, 改变刑事诉讼标准态度的影响进行讨论。

## 二、文献回顾

### (一) 跨学科方法

I 型错误 (积极错误) 和 II 型错误 (消极错误) 的统计假设检验概念直接适用于刑事诉讼程序。错判是虚伪的, 错放是虚假的。<sup>③</sup> 这种比照差异的方法 (在任何假设检验中) 适用于许多学科, 如法学、社会学、经济学、心理学、哲学和犯罪学。

自 20 世纪 70 年代以来, 研究人员对统计分析进行了研究, 研究了布莱克斯通错误率在刑事诉讼中的影响<sup>④</sup>。学者们本来不认同一名被错判者可以与一定数目的错放罪犯相联系; 然而, 他们却逐渐接受了统计误差模型的准

---

① Newman, A., 2013. First prosecutor jailed for deliberately convicting innocent man. New American, November 23. Available at: <http://www.thenewamerican.com/usnews/crime/item/17018-first-prosecutor-jailed-for-deliberately-convicting-innocent-man>; Gross, S. R., O'Brien, B., 2008. Frequency and predictors of false conviction: Why we know so little, and new data on capital cases. J. Empirical Legal Stud., 5 (4), 927 - 62.

② O'Dell, L., 2011. Virginia justices reject innocence claim by former Navy SEAL in 1995 slaying. Daily Press, September 16. Available at: [http://articles.dailypress.com/2011-09-16/news/dp-nws-navy-seals-killing-20110916\\_1\\_innocence-claim-turner-claims-virginia-court](http://articles.dailypress.com/2011-09-16/news/dp-nws-navy-seals-killing-20110916_1_innocence-claim-turner-claims-virginia-court); Gorman, A., 2002. For some, it's too late to overturn convictions. Los Angeles Times, May 19. Available at: <http://articles.latimes.com/print/2002/may/19/local/me-con-vict19>.

③ Feinberg, W. E., 1971. Teaching the type I and type II errors: The judicial process. Am. Stat. 25 (3), 30 - 32; Friedman, H., 1972. Trial by jury: Criteria for convictions, jury size and type I and type II errors. Am. Stat., 26 (2), 21 - 23.

④ Kornstein, D. J., 1976. A Bayesian model of harmless error. J. Legal Stud. 5 (1), 121 - 145; Kaye, D., 1979. The paradox of the Gatecrasher and other stories. Ariz. St. L. J. 1979 (1), 101 - 09; Cohen, L. J., 1981. Subjective probability and the paradox of the gatecrasher. Ariz. St. L. J. 1981 (2), 627 - 34; Jonakait, R. N., 1983. When blood is their argument: Probabilities in criminal cases, genetic markers, and, once again, Bayes' theorem. U. Ill. L. Rev. 1983 (2), 369 - 421.

确性<sup>①</sup>。2000年以后的若干年里，当有关错判的几个研讨会得出法律审查问题的证据后，学界再次开始怀疑了（“德克萨斯科技法评论”，2008年；“奥尔巴尼法律评论”，2011年，2012年）。一次研讨会的全体会议得出，布莱克斯通错误率缺乏实证支持。<sup>②</sup>

哲学家认为布莱克斯通错误率是一个道德问题。例如，Reiman和Haag<sup>③</sup>质疑10:1的比例，认为“宁可错放十绝不错放一”这一原则缺乏可量化的证据。Lippke<sup>④</sup>认为这个原则是根本站不住脚的，而古丁<sup>⑤</sup>则认为很难就错误定罪与错误无罪的比例达成共识（这里所用的后一个术语是指事实上有罪却被法官或陪审团无罪释放的人）。然而，哲学家们也同样认为对于准确估计社会比例无计可施<sup>⑥</sup>。

法律和经济学领域的学者将布莱克斯通错误率转化为成本效益关系。他们试图通过利用复杂的计量经济学模型，得到最佳结果以区别错判与错放的社会影响<sup>⑦</sup>。最

---

① Radford, R. S., 1988. Statistical error and legal error: Type one and type two errors and the law. *Loy. L. A. L. Rev.*, 21 (3), 843 - 881; Stith, K., 1990. The risk of legal error in criminal cases: Some consequences of the asymmetry in the right to appeal. *U. Chi. L. Rev.*, 57 (1), 1 - 61; Givelber, D., 1997. Meaningless acquittals, meaningful convictions: Do we reliably acquit the innocent. *Rutgers L. Rev.*, 49 (4), 1317 - 96; Givelber, D., 2005. Lost innocence: Speculation and data about the acquitted. *Am. Crim. L. Rev.*, 42 (4), 1167 - 99.

② Acker, J. R., 2011. Foreword. *Alb. L. Rev.*, 74 (3), 1070.

③ See Reiman, J., Haag, *supra* note 1, 227.

④ Lippke, R. L., 2010. Punishing the guilty, not punishing the innocent. *J. Moral Philos.* 7 (4), 462.

⑤ Goodin, R. E. 1985. Erring on the side of kindness in social welfare policy. *Policy Sci.*, 18 (2), 149.

⑥ See Reiman, J., Haag, *supra* note 1, 227; Goodin, *supra* note 25, 141 - 56.

⑦ See Rizzolli, M., Saraceno M., *supra* note 1, 395 - 411; Garoupa, N., Rizzolli, M., 2012. Wrongful convictions do lower deterrence. *J. Inst. Theor. Econ.*, 168 (2), 224 - 31; Posner, R. A., 1973. An economic approach to legal procedure and judicial administration. *J. Legal Stud.* 2 (2), 399 - 458; Posner, R. A., 1999. An economic approach to the law of evidence. *Stan. L. Rev.* 51 (6), 1477 - 1546; Polinsky, A. M., Shavell, S., 1989. Legal error, litigation, and the incentive to obey the law. *Int. Rev. Law Econ.* 5 (1), 99 - 108; Persson, M., Siven, C. H., 2007. The Becker paradox and type I versus type II in the economics of crime. *Int. Econ. Rev.*, 48 (1), 211 - 33; Png, P. L., 1986. Optimal subsidies and damage in the presence of judicial error. *Int. Rev. Law Econ.*, 6 (1), 101 - 05; Dekay, M. L., 1996. The difference between Blackstone - like error ratios and probabilistic standards of proof. *Law & Soc. Inquiry*, 21 (1), 95 - 132.

终，综合与经济、法律和政治科学有关的更多因素，Png<sup>①</sup>通过增加间接成本证明错判与错放一样有害。在对司法错误的文献进行审查之后，Rizzolli 和 Saraceno<sup>②</sup>的研究结果显示，两种类型的错误在成本方面同样有害<sup>③</sup>。许多研究人员声称错判降低了司法系统总体威慑力<sup>④</sup>，而其他研究者认为错判并没有降低这种阻碍作用<sup>⑤</sup>。心理学家也采用不同的统计方法来探讨司法错误如何作用于对错判和错放<sup>⑥</sup>。Wright 等人<sup>⑦</sup>利用各种模型，运用合理的怀疑标准来衡量陪审团流程。然而，他们并没有讨论刑事司法系统司法错误的复杂性。

基于种种原因，研究人员对布莱克斯通错误率提出了疑问。学界肯定正当程序和合理怀疑标准，但也对于纯数字比例衡量司法错误提出批评建议。更注重正义精神和保护无罪者免于被错判的哲学家普遍认为，10 名有罪犯地位不等同 1 名无罪者<sup>⑧</sup>。心理学家和经济学家也努力评估司法错误<sup>⑨</sup>。法律学者和犯罪学家也对布莱克斯通错误率态度进行了实证研究，直接和间接质疑其有效性<sup>⑩</sup>，他们也对此问题的研究作出了很大的贡献。

① See Png, *supra* note 27, 101 - 05.

② See Rizzolli, M., Saraceno M., *supra* note 1, 395 - 411.

③ Becker, G. S., 1968. Crime and punishment: An economic approach. *J. Polit. Econ.* 76 (2), 169 - 217.

④ Miceli, T. J., 1990. Optimal prosecution of defendants whose guilt is uncertain. *J. L. Econ. & Org.* 6 (1), 189 - 201; See Garoupa, N., Rizzolli, *supra* note 27, 224 - 31; Tullock, G., 1994. Court errors. *Eur. J. Law Econ.* 1 (1), 9 - 21; Persson, M., Siven, C. H., 2007. The Becker paradox and type I versus type II in the economics of crime. *Int. Econ. Rev.* 48 (1), 211 - 33.

⑤ Lando, H., 2006. Does wrongful conviction lower deterrence? *J. Legal Stud.* 35 (2), 327 - 37.

⑥ Dhami, M. K., 2008. On measuring quantitative interpretations of reasonable doubt. *J. Exp. Psychol. Appl.* 14 (4), 353 - 363.

⑦ Wright, D. B., Strubler, K. A., Vallano, J. P., 2011. Statistical techniques for juror and jury research. *Legal Criminol. Psych.* 16 (1), 90 - 125.

⑧ See Reiman, J., Haag, *supra* note 1, 227.

⑨ Clark, S. E., 2011. Blackstone and the balance of eyewitness identification evidence. *Alb. L. Rev.* 74 (3), 1105 - 56.

⑩ Sommer, R., Sommer, B. A., Heidmets, M., 1991. Release of the guilty to protect the innocent. *Crim. Justice Behav.* 18 (4), 480 - 90; See de Keijser et al., *supra* note 1, 32 - 49; Scurich, *supra* note 1, 23 - 35.

## （二）实证研究结果

一些研究检查了公众对布莱克斯通错误率的态度。Sommer<sup>①</sup>等人通过研究256名学生关于对布莱克斯通错误率适用于六项罪行的意见（包括谋杀、贪污、交通肇事行为，并使用各种刑期长度来代表不同程度的犯罪严重程度）发现，比例与无罪者的被判刑长度呈正相关，也与罪名的不同有关。例如，受访者中愿意以释放一定有罪者人数来免除一名无辜者被定罪的结果是：谋杀罪中位数不到10人，贪污罪超过40人。

Ricciardelli<sup>②</sup>等人调查学生是否接受布莱克斯通错误率的方法是从十分之一到万分之一表示可以接受的程度。他们的结果分析显示受访者个体之间有很大的分歧。回复对布莱克斯通错误率同意程度由1（强烈不同意）到5（强烈同意）表示，他们发现学生的专业和年级影响了对布莱克斯通错误率例的态度。但并非所有受访者都基本支持“十名错放比错判一人更好”。在他们的分析中，平均接受程度为2.95和2.91的一年级的刑事司法和非刑事司法专业似乎都否认了布莱克斯通错误率，而三年级非刑事司法（平均3.03）和刑事司法专业学生（平均3.58）则表示同意。

不同于向受访者询问调查布莱克斯通错误率的可接受水平，Zalman<sup>③</sup>等人调查了公民对错判发生频率的态度（这项调查可以被认为是试图在制定反布莱克斯通错误率原则）。他们向受访者提问“你所认为的司法错判概率是多少”。大约93%的受访者表示错判发生率至少为1%；21.2%的人认为错判发生率只有1%~3%，受访者中有61.6%认为是4%~10%；而10.2%的受访者认为至少11%的案件被错判。换句话说，他们的研究表明，美国公民认为，刑事司法制度应至少定罪1名（至11名）无辜者，以确保其余有罪者（89~99人）受到惩罚。与布莱克斯通错误率原则的“释放一个有罪的人以确保没有无辜者被错判”完全相反，因此Zalman等人的研究向布莱克斯通错误率提出了质疑。

这些研究是否可靠地估计了最严重的司法错误类型？这些研究课题要求受访者从10个、100个、1000个、10000个的列表中选择一个给定的数字。无论他们的调查结果如何，计算出的可接受的错判或错放的数量主要来自于偏向设计。在概念上，研究人员假定定罪无辜者比释放一个（或多个）有罪的人

① See Sommer et al., supra note 38, 480 - 490.

② See Ricciardelli et al., supra note 8, 416 - 420.

③ Zalman, M., Larson, M. J., Smith, B., 2012. Citizens' attitudes toward wrongful convictions. *Crim. Justice Rev.* 37 (1), 57.

危害更大，然后他们提出了一个问题来调查受访者的偏好。然而，我们大体上认为他们的研究发现是有缺陷的，原因在下一节中解释。正如 Halvorsen<sup>①</sup> 所言：“我们不太确定我们是否真的知道这个问题是什么。”

### （三）公众态度

到目前为止，只有 3 篇文章明确地调查了关于公众对于最严重司法错误类型的态度（与小的，非随机的样本不同）。通过使用 2006 年的英国社会态度（BSA）调查（N = 924），de Keijser<sup>②</sup> 等人发现，64% 的英国公民认为错判比错放更严重。在一项样本范围是 436 名荷兰火车乘客的研究中，布莱克斯通错误率的 N 水平是可以接受的，发现错判（积极错误 104 次回复）和错放（消极错误，102 次回复）之间没有显著差异。Givati<sup>③</sup> 2011 年利用国际社会调查计划（ISSP）（N = 48641）中有关政府作用的数据分析报告，82.6% 的法国公民和 70.6% 的美国公民认为错判比错放更严重。Scruich<sup>④</sup> 通过在线平台亚马逊市场调查（AMT）获得了 568 名成年参与者的意见，发现 85% 的受访者认为错判是比错放更严重的司法错误。

考察这三项研究的结果，在表 1 中，使用 T 检验（ $t = 3.231$ ， $p = 0.016$ ）允许拒绝同等偏好的假设，研究似乎确认公民认为 I 型错误比 II 型错误更严重。但这些研究最严重的缺陷是夸大积极错误百分比的方法缺陷。如下文（见表 2）所示，研究人员错误地将司法错误的观点视为具有双变量结果，忽略了“不能选择”或“未回答（无答复）”答复中反映的公民态度的百分比。虽然最新的定公众意见分析是以小样本进行的，但它们有助于我们了解公众对布莱克斯通错误率的接受程度。其中三项研究样本容量不超过 600 人<sup>⑤</sup>。在 Scruich<sup>⑥</sup> 使用 AMT 的在线调查中，受访者的中位数年龄只有 28 岁。这项研究的结果当然无法代表普遍的一般社会人群。

① Halvorsen, V., 2004. Is it better that ten guilty persons go free than one innocent person be convicted? *Crim. Justice Ethics* 23 (2), 3.

② See de Keijser et al., *supra* note 1, 32 – 49.

③ See Givati, *supra* note 1.

④ See Scruich, *supra* note 1, 23 – 35.

⑤ See Sommer, *supra* note 38, 480 – 90; de Keijser et al., *supra* note 1, 32 – 49; Scruich, *supra* note 1, 23 – 35.

⑥ See Scruich, *supra* note 1, 23 – 35.



表 1 先前实证研究中公众对于司法错误类型偏好意见的结果% (n)

|                                                                            |                 | 危害更大错误<br>类型偏好%   |                   |       |       | 置信区间 95%               |                        |             |
|----------------------------------------------------------------------------|-----------------|-------------------|-------------------|-------|-------|------------------------|------------------------|-------------|
| 作者                                                                         | 国家              | 类型 I              | 类型 II             | SE    | 优势比   | 类型 I                   | 类型 II                  | 数据来源        |
| de Keijser<br>et al. , 2014                                                | 英国 <sup>a</sup> | 63. 61<br>( 479)  | 36. 39<br>( 274)  | 1. 75 | 1. 75 | ( 60. 17 ,<br>67. 05 ) | ( 32. 95 ,<br>39. 83 ) | BSA , 2006  |
|                                                                            | 荷兰 <sup>b</sup> | 50. 49<br>( 104)  | 49. 51<br>( 102)  | 3. 48 | 1. 02 | ( 43. 66 ,<br>57. 32 ) | ( 42. 68 ,<br>56. 34 ) | Train       |
| Givati, 2011                                                               | 美国 <sup>a</sup> | 70. 64<br>( 1030) | 29. 36<br>( 428)  | 1. 19 | 2. 41 | ( 68. 30 ,<br>72. 98 ) | ( 27. 02 ,<br>31. 70 ) | ISSP , 2006 |
|                                                                            | 法国 <sup>a</sup> | 82. 57<br>( 1383) | 17. 43<br>( 292)  | 0. 93 | 4. 74 | ( 80. 75 ,<br>84. 39 ) | ( 15. 61 ,<br>19. 25 ) |             |
| 算术平均值                                                                      |                 | 70. 54<br>( 3481) | 29. 66<br>( 1179) | 0. 67 | 2. 38 | ( 69. 23 ,<br>71. 85 ) | ( 28. 35 ,<br>30. 97 ) |             |
| 加权均值                                                                       |                 | 74. 70<br>( 6483) | 25. 30<br>( 1096) | 0. 64 | 2. 95 | ( 73. 45 ,<br>75. 95 ) | ( 24. 05 ,<br>26. 55 ) |             |
| T 检验                                                                       |                 | 3. 23 * *         |                   |       |       |                        |                        |             |
| 注意： <sup>a</sup> 根据文献引用，从原始数据集采集抽样数量。                                      |                 |                   |                   |       |       |                        |                        |             |
| <sup>b</sup> 百分比由样本数量计算，不包括 115 个平衡信息                                      |                 |                   |                   |       |       |                        |                        |             |
| <sup>c</sup> T 检验比较差型错误偏好百分比，H0：类型 I 错误 = 类型 II 错误，Ha：( mean ) diff > 0. T |                 |                   |                   |       |       |                        |                        |             |
| * * p < 0. 05                                                              |                 |                   |                   |       |       |                        |                        |             |

### 三、国家调查中提出的问题和排除的数据

在研究现有社会舆论调查的数据时，我们不仅关注所提问题的已获得的数据，而且还关注了被排除的数据。2010 年，欧洲社会调查局发布了第 27 次欧盟成员国公民对司法错误态度的公众意见报告（ESS，2010 年）。被访者被要求使用 10 分制（0 = 从不，10 = 总是）回答“你认为法庭多久会出现一次错判或错放？”这个问题：数据的计算显示的平均值为 4.97，其中不包括无效的、拒绝回答和表示他们不知道的个人答案。很可惜，ESS 这一次调查并没有

由此推导出类似法院多么频繁地错判的问题，他们直接将其认为是一种更严重的司法错误。

BSA（1985～2006）的调查提出了以下问题：“所有司法制度都会产生纰漏，但是你认为危害更大的是什么？”选项包括：“定罪一个无辜的人”“让有罪者逃脱法律制裁”和“无法选择”。我们总结了受访者关于积极错误（CIN，定罪无辜者）和消极错误的观点（FG，释放有罪者）。2006年调查结果显示，所有受访者（包括未决和其他未答复者）中，有51.4%的受访者认为错判比错放危害更大，48.6%的受访者则持反对意见

表2 对I型和II型错误调查数据进行重新分析

| 问题                                                                                                                                                                                                                                                                   | 所有司法制度都会犯错误，但你认为错放还是错判危害更大？ |              |  |  |              |             |           |   |                  |              |  |  |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------------------------|--------------|--|--|--------------|-------------|-----------|---|------------------|--------------|--|--|
| 调查                                                                                                                                                                                                                                                                   | 所有回答                        |              |  |  |              |             |           |   | 二分法 <sup>a</sup> |              |  |  |
|                                                                                                                                                                                                                                                                      | 类型 I                        |              |  |  | 类型 II        | CNC         | N/A       |   | 类型 I             | 类型 II        |  |  |
|                                                                                                                                                                                                                                                                      | 同意 % (n)                    | 不同意 % (n)    |  |  | % (n)        | % (n)       | % (n)     |   | % (n)            | % (n)        |  |  |
| BSA, 2006                                                                                                                                                                                                                                                            | 51.4 (479)                  | 48.6 (453)   |  |  | 29.4 (274)   | 18.4 (171)  | 0.9 (8)   |   | 63.6 (479)       | 36.4 (274)   |  |  |
| ISSP, 2006                                                                                                                                                                                                                                                           | 62.1 (30192)                | 37.9 (18449) |  |  | 24.8 (12081) | 11.6 (5627) | 1.5 (741) |   | 71.4 (30192)     | 28.6 (12081) |  |  |
| GSS, 2006                                                                                                                                                                                                                                                            | 67.9 (1030)                 | 32.1 (488)   |  |  | 28.2 (428)   | 3.4 (52)    | 0.5 (8)   |   | 70.6 (1030)      | 29.4 (428)   |  |  |
| CGSS, 2005                                                                                                                                                                                                                                                           | 44.4 (4608)                 | 55.6 (5764)  |  |  | 42.2 (4375)  | 13.4 (1389) | —         | — | 51.3 (4608)      | 48.7 (4375)  |  |  |
| 均值                                                                                                                                                                                                                                                                   | 56.4 (36309)                | 43.6 (25154) |  |  |              |             |           |   | 64.7 (36309)     | 35.3 (25154) |  |  |
| 加权均值                                                                                                                                                                                                                                                                 | 59.1 (36309)                | 40.9 (25154) |  |  |              |             |           |   | 67.9 (36309)     | 32.1 (25154) |  |  |
| 注释：CNC = 无法回答，N/A = 拒绝回答。<br><sup>a</sup> 二分制模式不包括“无法选择”回应和丢失的数据。在该模型中用于百分比计算的分母是仅有效回应的N。<br><sup>b</sup> H0: . 同意I型错误 = 不同意I型错误，Ha: (mean) diff > 0.<br><sup>c</sup> H0: Type I Error = Type II Error, I型错误 = II型错误 Ha: (mean) diff > 0.<br><sup>**</sup> p < 0.05. |                             |              |  |  |              |             |           |   |                  |              |  |  |

数据来源：BSA, 2006; ISSP, 2008; CGSS, 2005; NORC, GSS Data Explorer.

相反, de Keijser<sup>①</sup> 等人(2014 年: 35), 使用相同的 BSA 数据得出结论说, 大约 64% 的英国民众认为错判比错放危害更大, 36% 的人依旧持相反意见。如上所述, 调查排除了无法选择的回答和丢失的数据。如表 2 所示, 仅使用有效回答(二分法模型)的 N 作为百分比计算的分母的模型, 最后的结果是百分比值增加, 在这种情况下, 从所有回复中的 51.8% 增加到 63.6%。因此, 这样的调查结果可能会产生误导。在其他报告的调查结果中, 我们也看到了同样的模式<sup>②</sup>。

题为“政府角色”的国际社会调查计划(ISSP)展示了 1985~2006 年舆论调查中关于 I 型和 II 型司法错误的数据库。2006 年最新一轮(第四届)的受访者来自 38 个国家。调查提出了以下问题:“所有司法制度都会有纰漏, 但是你认为哪种危害更大?”选项包括:“定罪一个无辜的人”,“无罪释放有罪者”和“无法抉择”。ISSP 结果(表 2)表明, 62.1% 的受访者认为危害最大的结果是错判无辜者, 但 37.9% 的受访者不同意。通过排除不能选择的选项回答和丢失的数据, 二分结果将积极错误率的百分比从接近 62.1% 提高到了 71.4%。

美国综合社会调查局自 1985 年以来进行了类似的调查, 最近一次是在 2006 年。这项调查提出的问题是:“所有司法制度都会犯错误, 但是你认为哪种危害更大?”可供选择的选项包括:“错判无辜者”“使有罪者逃脱法律制裁”和“无法抉择”。几乎 68% 的 GSS 受访者认为错判比错放更严重(表 2), 而 32.1% 的人持相反的看法。因为没有考虑到所有的回应类型, 二分模式导致夸大的积极错误支持例比消极错误更高, 达到 70.6%, 从而增加了约 3.7% 的人更倾向于错放。

中国社会总体调查于 2005 年实施, 其中包括对司法错误态度的问题。调查将受访者按照农村和城市别分为两类。对不同省级群体的特定街道、镇、县的单位采用分层抽样。数据共集中收集了宁夏、青海、西藏等 28 个省份以外的 2834 个有效样本。调查包括以下问题:“你认为下列哪种情况危害更大?”可选选项包括:“无辜者被判刑”“犯罪分子逃脱制裁获得自由”或“难以选择”。有趣的是, 全面反应模式的结果表明, 44.4% 的受访者认为错判比错放危害更大(远远低于其他调查), 而 42.2% 的人认为错放危害更大, 13.4% 的人表示难以选择。这些结果与二元和二分模型分别为 51% 和 49% 的结果大相径庭。因此, 两个模型之间的报告值相差 6.9%。

① See de Keijser et al., supra note 1, 32–49.

② See Givati, supra note 1; Scruch, supra note 1, 23–35.

在上述调查的背景下“不能选择”的选择是什么意思？这种反应可能反映了受访者观念的冲突，具体来说，I型和II型错误的同样问题形成了司法憾憾，使受访者难以选择其中一种选项。这反映出例如犯罪的严重性、被告人的犯罪前科或其他变数，这类影响决定的因素太多使受访者难以综合作出明确抉择。鉴于所有反应和二分模型之间的反应比例差异，T检验表明，这里确定的方法学缺陷将导致有缺陷的结论。正如表2中显示的四项调查结果，当我们排除无法选择回应时，公民对I型与II型错误态度差异有显著差异（ $t = 3.058$ ， $p = 0.028$ ）。然而，当我们计算包括所有回应的百分比时，支持I型错误的偏好与不一致对I型错误的百分比没有显著差异（ $t = 1.223$ ， $p = 0.154$ ）。上述文献综述表明，司法错误主题的讨论仍有深刻的理论意义。

#### 四、纵向调查分析

##### （一）一般结论

我们利用全面反应模式（所有回答）纵向审查了国家舆论调查的数据，以重新评估全球对错判的态度。图1是ISSP四组数据的结果（1985~2006）。1985年ISSP收集了6个国家的样本结果（ $N = 7350$ ）；1990年11个国家（14897人）；1996年的25个国家（ $N = 32795$ ）和38个国家（ $N = 48641$ ）。ISSP数据集分别将误报和否定代码分别代码为“0”和“1”，此中包含大量缺失值。码本和在线列表描述了每组数据中每个特定回应选项的比例。

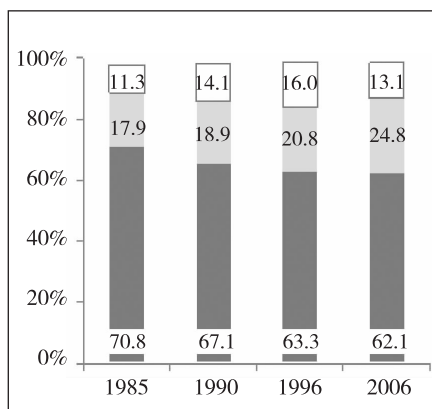


图1 BSA 所有回答

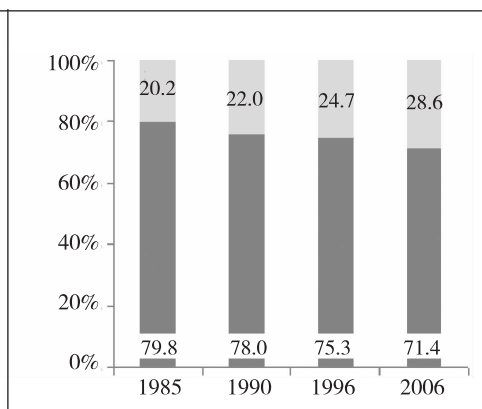


图2 双变量结果

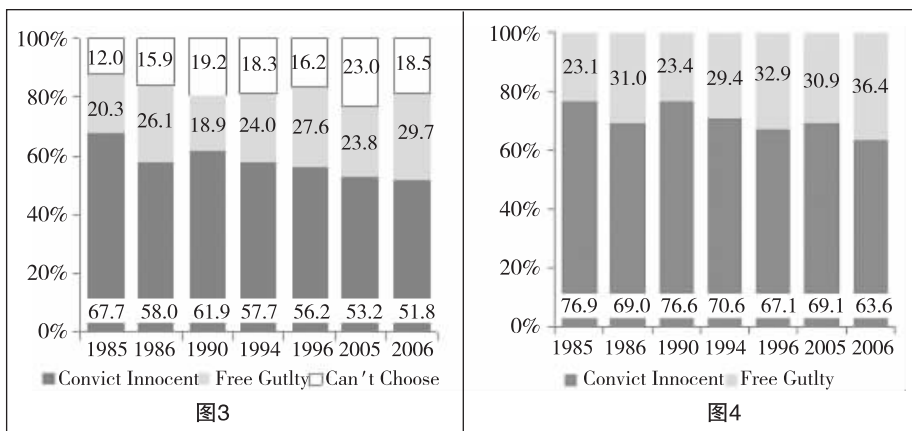


图1 优先考虑司法错误的最严重类型,ISSP和BSA (1985~2006)

资料来源:ISSP,1986,1992,1999,2008;BSA,1985-2006。

1985年至2006年的图1平均显示,约14%(14.1%)的受访者认为在两种司法错误之间难以选择(参见表3)。约有20%(22.2%)的受访者倾向于错放比错判危害更大,而约65%(63.4%)认为错判比让错放更严重。很明显,图1(所有回应模式)显示对错误定罪的支持减少为比错误的无罪判罚危害更大。相比之下,如果排除了“不能选择”的回应,则二分法模型(图1)反映了受访者对I类(错误定罪)错误的偏好下降幅度较大。

1985年,BSA收集了1502份答复,1986年为1316份,1990年为1163份,1994年为986份,1996年为994份,2005年为842份,2006年为932份。虽然BSA只报告了双变量百分比(即定罪无辜者和释放有罪者),原来的百分比则包括“不能选择”选项,因为调查列出了参与者的具体选择的总数。BSA数据模型的纵向分析(图3和图4)显示了与ISSP调查相似的模式。在2006年数据分析中,两个模型的结果存在明显差异。图3显示,今年有52%的受访者选择了错误定罪比错误的无罪判罚危害更大,而约30%的受访者反对。如果“不能选择”答复(约占19%),则后者增加到48%。相比之下,二分制模式(图4)表明,63.6%的受访者认为定罪无辜者更严重,因为排除不能选择回应而增加了11.8%。

图4也揭示了公众对布莱克斯通错误率原则的接受程度的下降,对最严重的司法错误是错放的接受程度逐渐攀升。随着时间的推移,越来越多的国家的公众觉得错判并不比错放更严重。与1985年ISSP比例相比,2006年选择I型错误的受访者在2006年下降了8.7%。即使在二分法结果(从79.8%到

71.4%) 中, 1985 年至 2006 年的 8.4% 的受访者认为错误定罪并不像错误无罪那样危害性严重。在 BSA 调查中也可以看出同样的趋势: I 型错误的偏好从 67.7% 降低到 51.8%, 而 II 型错误从 20.3% 提高到 29.7%。I 型和 II 型两种错误的明显变化也在二分法模型中观察到, 图 4 中下降了 12.7%, 增幅为 13.3%。相比之下, 随着 ISSP 中无法选择回应的轻微上升, 如图 3 所示, 6.5% 的英国公民认为很难做出选择。21 年内公众意见的明显变化值得刑事司法研究人员的关注。

## (二) 国家层面的变化

我们可以通过检查 ISSP 调查数据来衡量国际公众对布莱克斯通错误率例的原则。如上所述, 前 3 个 ISSP 调查报告了每个国家在法典中的所有回应 (ISSP, 1985: 50; ISSP, 1990: 71; ISSP, 1996: 19), 但 2006 年报告仅包括有效答复 (二分法模型)。同年, 我们比较了美国的 GSS 数据, 这些数据反映了积极错误、消极错误和缺失值的反应数。而两个关于美国的数据集是一致的。此验证证实了我们所认为 ISSP 数据集中的缺失值由“无法选择”和“拒绝回答”组成的推测。因此, 我们将所有缺失的值重新编入“无法选择”选项, 以重新审视公众对司法错误的看法。表 3 列出了 38 个国家对 ISSP 进行的四次调查的结果, 其中百分比数值是通过多元逻辑回归方法从每组数据集计算的。

表 3 错判还是错放更严重 (ISSP, 1985-2006, 38 国) 单位: %

| 国家                      | 1985 |      |      | 1990 |      |      | 1996 |      |      | 2006 |      |      | Mean Row |      |      | Change      | Pearson    |          |
|-------------------------|------|------|------|------|------|------|------|------|------|------|------|------|----------|------|------|-------------|------------|----------|
|                         | CIN  | FG   | CNC  | CIN  | FG   | CNC  | CIN  | FG   | CNC  | CIN  | FG   | CNC  | CIN      | FG   | CNC  | CIN Only    | ?? 2       |          |
| 澳大利亚                    | 71.3 | 21.2 | 7.5  | 64.5 | 20.7 | 14.9 | 64.6 | 21.8 | 13.6 | 59.5 | 26.5 | 14.0 | 64.1     | 22.9 | 13.0 | ↓ ( -11.8 ) | 91.0 *     |          |
| 西德                      | 76.3 | 13.2 | 10.5 | 65.8 | 18.5 | 15.8 | 68.0 | 14.6 | 17.4 | 62.2 | 19.3 | 18.4 | 67.5     | 16.6 | 16.0 | ↓ ( -14.1 ) | 69.3 ***   |          |
| 东德                      |      |      |      | 63.7 | 17.1 | 19.2 | 64.1 | 17.1 | 18.8 | 60.8 | 22.2 | 17.0 | 63.3     | 18.1 | 18.6 | ↓ ( -2.9 )  | 7.7 *      |          |
| 英国                      | 66.7 | 20.3 | 13.1 | 61.4 | 19.1 | 19.5 | 56.2 | 26.9 | 16.9 | 52.2 | 29.1 | 18.7 | 60.2     | 23.2 | 16.7 | ↓ ( -14.5 ) | 77.6 ***   |          |
| 美国                      | 61.9 | 20.4 | 17.7 | 56.2 | 20.0 | 23.8 | 60.4 | 22.5 | 17.0 | 67.9 | 28.2 | 4.0  | 61.9     | 23.4 | 14.7 | ↑ (6.0)     | 237.2 ***  |          |
| 意大利                     | 76.5 | 16.8 | 6.7  | 74.8 | 22.4 | 2.9  | 75.7 | 19.5 | 4.8  |      |      |      | 75.8     | 19.1 | 5.1  | ↓ ( -0.8 )  | 27.6 ***   |          |
| 澳大利亚                    | 67.5 | 14.2 | 18.3 |      |      |      |      |      |      |      |      |      | 67.5     | 14.2 | 18.3 | NA          |            |          |
| 匈牙利 <sup>a</sup>        |      |      |      | 56.5 | 32.3 | 11.2 | 54.3 | 32.1 | 62.4 | 15.2 | 43.0 | 9.1  | 16.7     | 54.3 | 27.3 | 18.4        | ↓ ( -1.9 ) | 89.6 *** |
| 爱尔兰                     |      |      |      | 75.9 | 17.1 | 7.0  | 72.6 | 20.9 | 6.4  | 70.1 | 20.3 | 9.6  | 72.9     | 19.4 | 7.7  | ↓ ( -4.0 )  | 14.0 ***   |          |
| 挪威                      |      |      |      | 86.2 | 7.7  | 6.1  | 86.4 | 7.5  | 6.1  | 84.2 | 10.5 | 5.3  | 85.6     | 8.5  | 5.9  | ↓ ( -2.0 )  | 10.0 **    |          |
| 以色列<br>犹太裔 <sup>b</sup> |      |      |      | 65.9 | 17.4 | 16.8 | 66.7 | 16.1 | 17.2 | 63.8 | 20.4 | 15.8 | 65.5     | 18.0 | 16.6 | ↓ ( -2.1 )  | 7.0        |          |

续表

| 国家                       | 1985 |      |      | 1990 |      |      | 1996 |      |      | 2006 |      |      | Mean Row |      |      | Change<br>CIN Only | Pearson<br>?? 2 |     |
|--------------------------|------|------|------|------|------|------|------|------|------|------|------|------|----------|------|------|--------------------|-----------------|-----|
|                          | CIN  | FG   | CNC  | CIN  | FG   | CNC  | CIN  | FG   | CNC  | CIN  | FG   | CNC  | CIN      | FG   | CNC  |                    |                 |     |
| 以色列<br>阿拉伯裔 <sup>a</sup> |      |      |      |      |      |      | 53.8 | 27.6 | 18.6 | 63.5 | 27.4 | 9.1  | 57.5     | 27.5 | 15.0 | ↑ (9.7)            | 14.5            | *** |
| 北爱尔兰                     |      |      |      | 66.2 | 20.0 | 13.9 |      |      |      |      |      |      | 66.2     | 20.0 | 13.9 | NA                 |                 |     |
| 瑞典                       |      |      |      |      |      |      | 71.7 | 20.0 | 8.3  | 71.9 | 19.2 | 9.0  | 71.8     | 19.6 | 8.6  | ↑ (0.1)            | 0.5             |     |
| 捷克                       |      |      |      |      |      |      | 67.6 | 18.8 | 13.6 | 75.5 | 13.5 | 11.0 | 71.8     | 16.0 | 12.2 | ↑ (7.9)            | 18.2            | *** |
| 斯洛文尼亚                    |      |      |      |      |      |      | 61.2 | 18.9 | 19.9 | 66.7 | 15.4 | 18.0 | 63.9     | 17.1 | 18.9 | ↑ (5.5)            | 7.2             | **  |
| 波兰                       |      |      |      |      |      |      | 40.4 | 20.5 | 39.1 | 62.1 | 22.5 | 15.4 | 51.7     | 21.5 | 26.7 | ↑ (21.7)           | 187.7           | *** |
| 俄罗斯                      |      |      |      |      |      |      | 64.2 | 18.6 | 17.2 | 54.8 | 15.6 | 29.6 | 58.7     | 16.8 | 24.5 | ↓ (-9.5)           | 82.8            | *** |
| 新西兰                      |      |      |      |      |      |      | 62.5 | 21.4 | 16.1 | 57.8 | 25.0 | 17.2 | 60.1     | 23.2 | 16.7 | ↓ (-4.7)           | 6.2             | **  |
| 加拿大                      |      |      |      |      |      |      | 61.6 | 18.2 | 20.2 | 58.8 | 23.4 | 17.8 | 60.4     | 20.5 | 19.2 | ↓ (-2.8)           | 9.1             | **  |
| 菲律宾                      |      |      |      |      |      |      | 42.7 | 21.8 | 35.6 | 44.6 | 22.3 | 33.4 | 43.6     | 22.0 | 34.4 | ↑ (1.9)            | 1.5             |     |
| 日本                       |      |      |      |      |      |      | 58.5 | 26.7 | 14.8 | 61.6 | 23.2 | 15.3 | 60.0     | 25.0 | 15.0 | ↑ (3.1)            | 4.3             |     |
| 西班牙                      |      |      |      |      |      |      | 68.6 | 22.7 | 8.7  | 61.5 | 22.6 | 15.9 | 65.1     | 22.7 | 12.3 | ↓ (-7.1)           | 62.5            | *** |
| 拉脱维亚                     |      |      |      |      |      |      | 69.3 | 18.1 | 12.6 | 70.4 | 17.1 | 12.4 | 69.8     | 17.7 | 12.5 | ↑ (1.1)            | 0.5             |     |
| 法国                       |      |      |      |      |      |      | 73.5 | 17.3 | 9.2  | 75.8 | 16.0 | 8.2  | 74.8     | 16.6 | 8.6  | ↑ (2.3)            | 2.3             |     |
| 塞浦路斯                     |      |      |      |      |      |      | 40.0 | 45.8 | 14.2 |      |      |      | 40.0     | 45.8 | 14.2 | NA                 |                 |     |
| 保加利亚                     |      |      |      |      |      |      | 53.5 | 29.3 | 17.3 |      |      |      | 53.5     | 29.3 | 17.3 | NA                 |                 |     |
| 瑞士                       |      |      |      |      |      |      |      |      |      | 76.3 | 18.2 | 5.6  | 76.3     | 18.2 | 5.6  | NA                 |                 |     |
| 智利                       |      |      |      |      |      |      |      |      |      | 55.2 | 40.4 | 4.5  | 55.2     | 40.4 | 4.5  | NA                 |                 |     |
| 中国台湾                     |      |      |      |      |      |      |      |      |      | 37.7 | 47.3 | 15.0 | 37.7     | 47.3 | 15.0 | NA                 |                 |     |
| 克罗地亚                     |      |      |      |      |      |      |      |      |      | 63.7 | 18.7 | 17.6 | 63.7     | 18.7 | 17.7 | NA                 |                 |     |
| 丹麦                       |      |      |      |      |      |      |      |      |      | 81.9 | 12.2 | 5.9  | 81.9     | 12.2 | 5.9  | NA                 |                 |     |
| 多米尼加                     |      |      |      |      |      |      |      |      |      | 63.3 | 28.8 | 7.8  | 63.3     | 28.8 | 7.8  | NA                 |                 |     |
| 芬兰                       |      |      |      |      |      |      |      |      |      | 74.2 | 17.5 | 8.3  | 74.2     | 17.5 | 8.3  | NA                 |                 |     |
| 韩国                       |      |      |      |      |      |      |      |      |      | 65.4 | 28.6 | 6.0  | 65.4     | 28.6 | 6.0  | NA                 |                 |     |
| 荷兰                       |      |      |      |      |      |      |      |      |      | 65.9 | 24.4 | 9.8  | 65.9     | 24.4 | 9.8  | NA                 |                 |     |
| 南非                       |      |      |      |      |      |      |      |      |      | 39.3 | 45.4 | 15.4 | 39.3     | 45.4 | 15.4 | NA                 |                 |     |
| 乌拉圭                      |      |      |      |      |      |      |      |      |      | 63.3 | 27.6 | 9.1  | 63.3     | 27.6 | 9.1  | NA                 |                 |     |
| 委内瑞拉                     |      |      |      |      |      |      |      |      |      | 62.9 | 32.5 | 4.6  | 62.9     | 32.5 | 4.6  | NA                 |                 |     |
| 葡萄牙                      |      |      |      |      |      |      |      |      |      | 69.8 | 20.9 | 9.4  | 69.8     | 20.9 | 9.4  | NA                 |                 |     |
| Mean                     | 70.8 | 17.9 | 11.3 | 67.1 | 18.9 | 14.1 | 63.3 | 20.8 | 16.0 | 62.1 | 24.8 | 13.1 | 63.4     | 22.2 | 14.1 | ↓ (8.7)            | 579.5           | *** |

续表

| 国家                                                                                                  | 1985 |     |     | 1990  |     |     | 1996  |     |     | 2006  |     |     | Mean Row |     |     | Change   | Pearson |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------|------|-----|-----|-------|-----|-----|-------|-----|-----|-------|-----|-----|----------|-----|-----|----------|---------|
|                                                                                                     | CIN  | FG  | CNC | CIN   | FG  | CNC | CIN   | FG  | CNC | CIN   | FG  | CNC | CIN      | FG  | CNC | CIN Only | ?? 2    |
| T 分布 <sup>c</sup>                                                                                   | 8.51 | *** |     | 6.36  | *** |     | 5.61  | *** |     | 7.59  | *** |     | 7.80     | *** |     |          |         |
| 样本                                                                                                  | 7350 |     |     | 14897 |     |     | 32795 |     |     | 48641 |     |     | 103683   |     |     |          |         |
| 注意： <sup>a</sup> 表明统计学家可能的数据输入错误。1990 年匈牙利和 1996 年的以色列 - 阿拉伯国家的类型 I 和类型 II 错误的回复被重新编码，因为它们被转置在数据集中。 |      |     |     |       |     |     |       |     |     |       |     |     |          |     |     |          |         |
| <sup>b</sup> 1990 年的调查没有区分犹太人或阿拉伯人，以色列犹太人在这只用于比较。                                                   |      |     |     |       |     |     |       |     |     |       |     |     |          |     |     |          |         |
| <sup>c</sup> H0: 同意 I 型错误的百分比（即 CIN） = 不同意 I 型错误（即两者）                                               |      |     |     |       |     |     |       |     |     |       |     |     |          |     |     |          |         |
| FG and CNC），Ha: (mean) diff >0.                                                                     |      |     |     |       |     |     |       |     |     |       |     |     |          |     |     |          |         |
| * p ≤ . 0. 1 , ** p ≤ . 0. 05 , *** p ≤ . 0. 01.                                                    |      |     |     |       |     |     |       |     |     |       |     |     |          |     |     |          |         |
| 数据来源：ISSP, 1986, 1992, 1999, 2008.                                                                  |      |     |     |       |     |     |       |     |     |       |     |     |          |     |     |          |         |

纵向分析数据（4 个调查数据可用）由方向箭头和积极错误变化进行归纳总结。可以再一次具体国家的趋势基本上与大趋势相似。我们观察到，相信错判的受访者的比例比错放更少，平均减少了 8.7%。为了进一步确定每个国家 4 组数据体现的偏好是否明显不同，我们采用卡方检验来测试 1985 年至 2006 年各回应的分布情况。12 个国家显示出相较于错放对错判的支持程度显著下降，而以色列犹太人的变化并不重要。相比之下，4 国民众相对于错判对错放的支持程度显著增加。而 5 个国家略显增加，没有达到显著水平。这些国家中有 9 个对错放的支持程度越来越高，来自 1996 年至 2006 年间进行的研究。相比之下，1990 年以前这些倾向倾向的国家进行了调查。对于第一类错误（不当定罪）的偏好日渐反映出全球对布莱克斯通原则的接受度不断下降。

表 3 中的 T 检验表明，公众越来越多地接受与拒绝积极错误的比例有显著差异。然而，南非、中国台湾地区和塞浦路斯的公民认为，释放有罪者比定罪一个无辜的人危害更大，而保加利亚、菲律宾、英国和俄罗斯公民的大部分人认为，二者之间很难做出选择。波兰 1996 年至 2006 年期间公众对此问题的意见发生了重大变化，而中国偏好第一类和偏好第二类错误的公民受访者人数几乎没有发生变化（见表 2）。有趣的是，2006 年的 BSA 调查数据显示，受访者认同或不认同错判是危害最大的司法错误的比例几乎持平（51.8%，49.2%；见图 1），而支持 II 型错误的百分比和不能选择分别增长 9.4% 和 6.5%。如果我们考虑到上述国家的这种下降趋势和一些社会压力，公众可能会进一步增加对恐怖主义或严重犯罪危害性的判断。最终我们有理由相信，由于错判所造成的危害至少等于由错放引起的危害，在今后的研究中也需要更多的纵向数据来证实检验这一假设。



## (三) 按年统计分析

为了进一步测试每个国家的变化,我们使用多元逻辑回归来预测公民对 I 型错误的态度和不能选择分别具有 II 型错误的基础。目前的国际 ISSP 调查只有 4 组数据,这不允许我们进行时间序列分析。或者我们可以将该年度视为虚拟变量,然后比较在给定年份(以后的年份)选择类型 I 错误和不能选择的概率(见表 4)。

表 4 RRR 多元逻辑回归预测司法错误类型偏好趋势(1985~2006, 38 个国家)

参照系(错放)

| 国家      | 调查年份 | 1990     |  |          | 1996     |  |          | 2006     |  |          | LR <sup>2</sup> |     | Pseudo R <sup>2</sup> |
|---------|------|----------|--|----------|----------|--|----------|----------|--|----------|-----------------|-----|-----------------------|
|         |      | CIN      |  | CNC      | CIN      |  | CNC      | CIN      |  | CNC      |                 |     |                       |
| 澳大利亚    | 1985 | 0.93     |  | 2.04 *** | 0.88     |  | 1.78 *** | 0.67 *** |  | 1.49 *** | 96.43           | *** | 0.0061                |
| 西德      | 1985 | 0.61 *** |  | 1.07     | 0.81 **  |  | 1.50 *** | 0.56 *** |  | 1.20     | 71.66           | *** | 0.0057                |
| 东德      | 1990 |          |  |          | 1.01     |  | 0.98     | 0.74 **  |  | 0.68     | 7.43            |     | 0.0015                |
| 英国      | 1985 | 0.98     |  | 1.58 *** | 0.64 *** |  | 0.97     | 0.54 *** |  | 1.00     | 77.77           | *** | 0.0089                |
| 美国      | 1985 | 0.93     |  | 1.37 **  | 0.88     |  | 0.87     | 0.79 **  |  | 0.16 *** | 274.43          | *** | 0.0315                |
| 意大利     | 1985 | 0.74 *** |  | 0.32 *** | 0.86     |  | 0.62 **  |          |  |          | 28.58           | *** | 0.0058                |
| 匈牙利     | 1990 |          |  |          | 1.44 *** |  | 3.24 *** | 0.97     |  | 1.57 *** | 92.38           | *** | 0.0133                |
| 爱尔兰     | 1990 |          |  |          | 0.78 **  |  | 0.76     | 0.78 **  |  | 1.16     | 13.90           | *** | 0.0031                |
| 挪威      | 1990 |          |  |          | 1.03     |  | 1.02     | 0.72 **  |  | 0.64 **  | 9.69            | **  | 0.0023                |
| 以色列犹太人  | 1990 |          |  |          | 1.09     |  | 1.10     | 0.82 *   |  | 0.80     | 6.98            |     | 0.0013                |
| 以色列阿拉伯人 | 1996 |          |  |          |          |  |          | 1.19     |  | 0.49 *** | 15.34           | *** | 0.0099                |
| 瑞典      | 1996 |          |  |          |          |  |          | 1.04     |  | 1.12     | 0.48            |     | 0.0001                |
| 捷克共和国   | 1996 |          |  |          |          |  |          | 1.56 *** |  | 1.13     | 18.21           | *** | 0.0050                |
| 斯洛维尼亚   | 1996 |          |  |          |          |  |          | 1.34 **  |  | 1.11     | 7.19            | **  | 0.0020                |
| 波兰      | 1996 |          |  |          |          |  |          | 1.40 *** |  | 0.36 *** | 191.25          | *** | 0.0377                |
| 俄罗斯     | 1996 |          |  |          |          |  |          | 1.01     |  | 2.05 *** | 85.26           | *** | 0.0109                |
| 新西兰     | 1996 |          |  |          |          |  |          | 0.79 **  |  | 0.91     | 6.24            | **  | 0.0013                |
| 加拿大     | 1996 |          |  |          |          |  |          | 0.74 *** |  | 0.69 *** | 9.04            | *   | 0.0023                |
| 菲律宾     | 1996 |          |  |          |          |  |          | 1.03     |  | 0.92     | 1.50            |     | 0.0003                |
| 日本      | 1996 |          |  |          |          |  |          | 1.22 **  |  | 1.19     | 4.30            |     | 0.0009                |
| 西班牙     | 1996 |          |  |          |          |  |          | 0.90     |  | 1.84 *** | 63.34           | *** | 0.0072                |

续表

| 国家                                       | 调查年份 | 1990 |     |      | 1996 |     |      | 2006 |      |      | LR <sup>2</sup> | Pseudo R <sup>2</sup> |        |     |        |
|------------------------------------------|------|------|-----|------|------|-----|------|------|------|------|-----------------|-----------------------|--------|-----|--------|
|                                          |      | CIN  |     | CNC  | CIN  |     | CNC  | CIN  |      | CNC  |                 |                       |        |     |        |
| 拉脱维亚                                     | 1996 |      |     |      |      |     |      | 1.08 |      | 1.05 | 0.49            | 0.0001                |        |     |        |
| 法国                                       | 1996 |      |     |      |      |     |      | 1.12 |      | 0.96 | 2.31            | 0.0005                |        |     |        |
| 总体趋势<br>(38 国)                           |      |      |     |      |      |     |      |      |      |      |                 |                       |        |     |        |
| mlogit                                   | 1985 | 0.90 | *** | 1.18 | 0.77 | *** | 1.22 | ***  | 0.63 | ***  | 0.84            | ***                   | 580.21 | *** | 0.0031 |
| xtmelogit                                | 1985 | 0.80 | *** |      | 0.76 | *** |      |      | 0.70 | ***  |                 |                       | 78.66  | *** |        |
| xtmelogit                                | 1985 |      |     | 1.14 | **   |     | 1.09 |      |      |      | 0.95            |                       | 31.85  | *** |        |
| 注意：从属变量是危害更大错误类型的偏好，Ⅱ型错误被视为参照。           |      |      |     |      |      |     |      |      |      |      |                 |                       |        |     |        |
| * p ≤ .0.1 , ** p ≤ 0.05 , *** p ≤ 0.01. |      |      |     |      |      |     |      |      |      |      |                 |                       |        |     |        |

数据来源：ISSP, 1986, 1992, 1999, 2008.

每个国家的变化或总体趋势可以从 Stata 命令 mlogit 中的相对风险比中读取。我们也注意到 4 年内嵌入给定国家的数据，所以我们将样本组织为多层次数据。通过 Stata 命令 xtmelogit，我们分别将Ⅱ型错误错误重写为“0”，将Ⅰ型错误重新编码为“1”，然后生成一个新变量来预测Ⅰ型错误的接受度变化。我们再次将类型Ⅱ错误重新设置为“0”，不能选择为“1”，并生成另一个新变量来测试无法选择的接受趋势。考虑到对国家的总体影响，多层次逻辑回归的优势比可以支持可接受的最差类型的错误的总体趋势。虽然我们以最简单的方式报告分析结果，但我们仍然报告了多元逻辑回归中卡方和伪 R<sup>2</sup> 的似然比，多层次逻辑回归的瓦尔德卡方也证实了我们的建模分析。

如表 4 所示，我们的研究结果与表 3 大致一致。对于总体趋势，多元逻辑回归和多层次逻辑回归分析证实，支持Ⅰ型的比例逐年下降。换句话说，世界各地的公民越来越担心错放的风险。具体来说，大多数国家在相对风险比小于 1 的情况下，经历了Ⅰ型错误接受Ⅰ型错误的明显下降趋势。与美国表 3 的增长趋势不同，相对风险比（Relative Risk Ratio, RRR）为 0.79（p = 0.041）表明与 1985 年相比，支持Ⅰ类型错误的下降趋势完全不同。这种变化的原因可归因于表 3 中的方法论，其中我们包括计算百分比的所有回应，而不是使用二分法分析，仅包括积极错误和消极错误。相比之下，表 4 中的多项式物流是Ⅰ型错误的双变量分析，是Ⅱ型错误的基础，不包括本方法中表示“无法选择”的样本。由于从 GSS 得出的表 5 中的二分析表明，大约 4.58% 的样本改变了偏好，公众态度发生从积极错误到消极错误的转换。

表 5 美国公民对司法错误的态度，一般社会调查

| 年份   | I 类错误 |      | II 类错误 |      | 样本总量 |      |
|------|-------|------|--------|------|------|------|
|      | %     | N    | %      | N    | 二分法  | 所有回答 |
| 1985 | 75.22 | 419  | 24.78  | 138  | 557  | 677  |
| 1990 | 73.79 | 684  | 26.21  | 243  | 927  | 1217 |
| 1996 | 72.85 | 805  | 27.15  | 300  | 1105 | 1332 |
| 2006 | 70.64 | 1030 | 29.36  | 428  | 1458 | 1518 |
| Mean | 72.60 | 2938 | 27.40  | 1109 | 4047 | 4744 |
| 变动值  | -4.58 |      | 4.58   |      |      |      |

数据来源：NORC，GSS 数据资源管理器。

虽然我们考虑到国家的总体效应，区域差异并不能消除 I 型错误的降低。相反，多元逻辑回归和多层次逻辑回归分析之间的显著水平不同的结果表明，与 1985 年相比，1996 年和 2006 年存在不能选择的区域差异。但是这些区域差异并不影响 1985 年至 1990 年的增长（优势比 = 1.136， $p = 0.036$ ）。这可能解释了 1996 年的增长趋势和 2006 年“不能选择”选项的下降趋势。尽管并不是每个国家都有同样的趋势，但这依然意味着在一些国家的受访者越来越偏向于不能选择的部分原因是 I 型错误接受度的下降。

尽管该模型确定了年份在接受差异中的影响是积极错误和消极错误，但年份变量解释了国家之间几乎没有变化，因为伪  $R^2$  太过于微不足道（通常为 0.0031）而被忽略，有一个例外——美国（0.0315）和波兰（0.0377）。关于为什么舆论对于最近几十年来最恶劣的司法错误产生偏好倾向以及社会因素如何影响决策的原因，是未来研究的一个领域。另外，未来的研究应该具体说明构成类型 I 或 II 偏好问题时的犯罪类型（包括恐怖主义或危害公共安全犯罪），或询问被访者认为错误率应该是多少的意见。

## 五、讨论

正如法律学者和学者所指出的那样，我们不会生活在一个没有一丝差错的世界，因此不可能有一个刑事司法系统保证犯罪者都会被依法定罪，无辜者都

会被无罪释放<sup>①</sup>。世界各地存在错判的问题<sup>②</sup>。错判有许多原因<sup>③</sup>，在仍然可能有不确定因素的情况下陪审团往往被迫作出决定<sup>④</sup>。

不完善的刑事司法系统和其中的从业者必须承认和适应这些不可避免的司法纰漏<sup>⑤</sup>。实际上，我们几乎不可能确切知道每年到底发生多少错判和错放案件<sup>⑥</sup>，因此我们无法比较各自的各种危害来经验性地判断哪一个结果更糟。我们有哲学家<sup>⑦</sup>、经济学家<sup>⑧</sup>、犯罪学家<sup>⑨</sup>、统计学家<sup>⑩</sup>、法学教授<sup>⑪</sup>和执业律师<sup>⑫</sup>来就这个问题进行思辨。

这项研究并不着重于对布莱克斯通错误率的含义和理由持续提出的抽象哲学观点。我们也没有对拟议用于衡量刑事审判错误率的定量模型<sup>⑬</sup>，或解释和检验这个比例<sup>⑭</sup>及相关证据标准、错误和陪审团判断准确性相互作用的基本假

① See Acker, *supra* note 22, 1067.

② See Huff, *supra* note 13, 107 - 20.

③ Garrett, B. L., 2005. Innocence, harmless error, and federal wrongful conviction law. *Wis. L. Rev.* 2005 (1), 35 - 114; Garrett, B. L., 2012. *Convicting the Innocent: Where Criminal Prosecutions Go Wrong*. Harvard University Press, Cambridge, MA.

④ See de Keijser et al., *supra* note 1, 33.

⑤ Westervelt, S. D., Cook, K. J., 2012. *Forward*. *Alb. L. Rev.* 75 (3), 1223 - 1227; Rosenbaum, M. I., 1990. Inevitable error: Wrongful New York state homicide convictions, 1965 - 1988. *N. Y. U. Rev. L. & Soc. Change* 18 (3), 807 - 30.

⑥ Gross, S. R., O'Brien, B., 2008. Frequency and predictors of false conviction: Why we know so little, and new data on capital cases. *J. Empirical Legal Stud.* 5 (4), 927 - 62; See Huff, *supra* note 13, 1 - 18.

⑦ See Lippke, *supra* note 22, 462.

⑧ See Garoupa, N., Rizzolli, *supra* note 27, 224 - 31.

⑨ See Acker, *supra* note 22, 1067 - 70; Zalman, *supra* note 41, 51 - 69.

⑩ See Friedman, *supra* note 19, 21 - 23.

⑪ See Volokh, A., *supra* note 1, 173 - 216; Garrett, *supra* note 50.

⑫ See Sorochan, *supra* note 11, 113.

⑬ Bushway, S., 2011. Estimating empirical Blackstone ratios in two setting: Murder cases and hiring. *Alb. L. Rev.* 74 (3), 1087 - 1104; See Allen and Laudan, *supra* note 7, 65 - 92; Risinger, *supra* note 13, 761 - 806.

⑭ See Volokh, A., *supra* note 1, 173 - 216; Sommer et al., *supra* note 38, 480 - 490; de Keijser et al., *supra* note 1, 32 - 49.

设<sup>①</sup>。我们知道布莱克斯通错误率是自罗马时代以来一个毋庸置疑的法治原则<sup>②</sup>。然而，这里提供的数据揭示了公众对这一原则态度的肯定程度逐渐削弱。是什么原因导致了公众对于这种神圣不可动摇原则态度的转变，以及因此产生了怎样的政策影响？

在因果关系问题上，需要保证使用更多的数据和更多样的方法来进行额外的研究。发生这个转变的可能原因和重要原因之一是公众对犯罪率上升的警惕，全球恐怖主义活动的频繁发生和公共安全程度的下降。对于像中国这样的一些国家，除了犯罪率增加之外，对类似死刑的刑事司法问题的态度，也受文化和历史传统的影响。所以，虽然犯罪数量事实上没有增加，恐怖主义活动也鲜有耳闻，但是媒体的夸张渲染依然影响了民意。此外，媒体大肆报道错放的冤假错案进一步加剧了公众对法律程序的不满。暴动、恐怖主义和其他严重犯罪造成的大量人员伤亡的可怖场面和公众的愤慨可能会促使曾被公众接受，并严格遵守并不断完善的法律原则发生变化。

改变民众态度的一个政策反应可能会改变犯罪的举证标准，而这将影响Ⅰ型和Ⅱ型错误。因此，提高证据标准可能会导致更少的错判，但也会造成更多的错放。但是如果告知公众降低举证标准的提案呢？他们会支持吗？也许长期以来应用在普通法制度中排除合理怀疑度的标准不适用于所有罪行。但是，如果提出这个建议，公众可能会支持降低最严重罪名的举证标准。虽然这未使用严谨数据的支持，纯粹是投机性的臆测，但是鉴于公众对布莱克斯通错误率的支持下降，仍然可能意味着公众愿意考虑这样的建议。

正如对死刑态度的调查受限于除所提出的问题的性质和特异性以外其他因素（例如，询问具体类型的刑事犯罪，而不是笼统的犯罪）<sup>③</sup>也可能是公众对以前描述的社会调查的回应，受访者不被告知在导致定罪或无罪判决的假设性

---

① Dekay, M. L., 1996. The difference between Blackstone - like error ratios and probabilistic standards of proof. *Law & Soc. Inquiry*, 21 (1), 95 - 132.

② See Bentham, *supra* note 6.

③ Liang, B., Lu, H., Miethe, T. D., Zhang, L., 2006. Sources of variation in pro - death penalty attitudes in China: An exploratory study of Chinese students at home and abroad. *Brit. J. Criminol*, 46 (1), 119 - 30. 文章指出，2001年至2003年中国国家统计局（N>100K）进行的三次调查中，1/3的受访者将犯罪认定为最严重的公共问题。令人不安的是，这种观点随着时间的推移而获得更多认同。笔者指出，对错判事实的认识并不影响自身原来态度是中国公民支持死刑的原因，这表明他们认为错判的概率很小：“他们认为，为了服务社会公义，维护治安，司法错误或许是不可避免要付出的代价。这可能是集体主义的遗留物。也就是说，‘为了整个集体的利益而多多少少牺牲一些’”。

审判中所犯罪行的性质。这是一个因素，可以解释在Ⅰ类和Ⅱ类错误之间无法选择的受访者的比例很高。当然，如果受访者被告知被告的被指控是区别于其他重罪或轻罪，而是导致大规模伤亡或危害公共安全的恐怖主义罪行，结果可能会有所不同。同样，在今后有关降低举证标准的建议调查中，征询公众意见的问题也需要提及内容包括恶性犯罪和恐怖主义。

我们可以提议设想将犯罪（以及各类相关罪行）分为以下大类：（1）恐怖主义；（2）故意谋杀；（3）暴力和误杀罪（即过失杀人）；（4）财产犯罪；（5）轻罪。这样我们就可以认为，由于公众对布莱克斯通错误率例的接受程度不断下降，公众将会支持降低恐怖主义和大规模杀伤性罪行的举证标准的建议。公民认为这些罪行对和平与安全的威胁是最严重和迫在眉睫的，也是最不能容忍被释放和赦免的罪行。

对于恐怖分子或危害公共安全的罪犯（后者的适用普通法国家的民事案件标准），公众是否接受明确而有说服力的标准，甚至是优势证据标准？法官和陪审团日常确定在许多民事诉讼中应负责任时使用这些标准（包括被告的心理状态），不仅涉及疏忽，还涉及故意或过于自信的莽撞行为（例如故意的侵权行为，包括意外死亡），就像在刑事案件中，当他们权衡被告的辩护词时一样。通过这些证明标准之一可能会减少错误的无罪释放，并使检察官更容易地在最极端的公共伤害案件中定罪被告。

超出合理的怀疑标准的刑事司法审判不会完全消失，并且仍然会被用于重罪、轻微财产犯罪和轻罪，因为在这种情况下，此类的错判并不像将犯恐怖主义和大规模故意伤害的罪犯错判无罪那样具有危害性。

对这一提议的一个规范性意见可以是，在刑事案件中，使丧失自由的处罚明显多于民事诉讼，因此，鉴于社会高度重视自由，未来标准不能低于当前标准。由此引出了一个问题：作为一个社会，是自由还是安全该占更大权重？没有人会对无安全不自由提出质疑和争辩，反之亦然；两者都是至关重要的。对这个问题进行全面哲学讨论显然超出了本文的范围。但立法者或公众对法律哲学家对这一比例的看法是否同意呢，还是定量研究表明这个问题不是那么显而易见，还有其他因素（例如，遵从先例的错误率和陪审团决策准确性）驱动司法制度中的Ⅰ型或Ⅱ型错误增减？我们认为答案是否定的，而且假设对某些罪行的标准或证据的变化进行解释，公众和法律制定者会发现他们的决定是合理的，并且可能会将其采纳。至少可能会尝试对最严重的危害公共安全案件降低举证标准，最终在法庭审判实务中对其进行宪法评估。

世界各地最近的恐怖事件可能会引发证据标准的这种变化，正如在另一个法律领域所做的那样：美国第一修正案的判例。法律分析师现在正在重新思考

长期以来宪法要求涉及第一修正案权利的恐怖主义相关行为的刑事指控之前就存在“明确和现实迫切的危险”<sup>①</sup>。目前的美国宪法规定，被告被证明是在合理怀疑下，构成迫切的实际的非法行为威胁，然后才可以被定罪。在目前明确的危险测试下，只有煽动性言论是不够的（见勃兰登堡诉俄亥俄州，1969年）。最近提出的第一修正案修改是由于知道所有派系的伊斯兰势力和恐怖分子都利用互联网、聊天室、加密消息和社交媒体有计划地进行他们对平民的信息轰炸，这几乎是不可能在实际操作中预防或预测并专项应对的。事实上基层司法原则的这种偏离是必然的，因为公众的安全感降低了。

一定会有人质疑，并因此认为，我们已经打算放弃布莱克斯通错误率赖以生存的道德标准，更不用说无罪推定了。我们本来希望排除合理怀疑标准去动摇原本神圣不可侵犯的准则。有些人可以基于各种原因对于刑事司法政策的道德提出不同观点，就像质疑用自由价值对抗削弱恐怖主义（以及判决处罚罪犯）和降低犯罪率最终产生利益一样。我们也已经认识到了，正如一位评论家所说，我们关于修改举证责任的建议可能是“引火上身”的建议，但我们已不是第一个这样做的。<sup>②</sup>

我们对此观点高度敏感，但是我们建议公众尽可能消除这种想法，转而把精力集中在惩治恐怖主义等刑事犯罪行为上。可能是时候尽我们所能去尝试探讨对这些案件做出一些改变，否则我们可能不会再有机会活着堂而皇之地进行诸如此类的道德辩论。我们现在生活的时代与布莱克斯通错误率（及其前身）制定的时代不同。布莱克斯通原则在几乎没有法医鉴定方法的时候制定，如我们所知，当时恐怖主义不存在，也没有大规模毁灭性武器。而现在不同，刑事诉讼的可靠性大大提高了。此外，这一原则在政府经常用监禁作为政治镇压手段时提出，而现代民主国家及其政府则是利用监禁对犯罪分子进行惩罚。

如果我们报告的数据反映了这样一个趋势，那么执行标准制度政策的改变可能并不重要，因为越来越多的公民要求陪审团无论如何要在证据超出了合理的怀疑情况下，将一些被控犯有恐怖主义或大规模危害公众安全的案件的被告定罪（毫无疑问许多陪审员已经确实这样做了），这是一种反向证明陪审团无效的形式。

---

① Eckholm, E., 2015. ISIS incitement on internet raises second thoughts about first amendment. New York Times, December 28, A6.

② See Reiman, J., Haag, supra note 1, at 227. 雷曼·哈格15年前提出如下建议：“如果我们相信惩罚无辜者不比错放有罪者危害更大，我们的刑事司法政策应该以恰当的方式改变。例如，我们可以降低刑事案件定罪证据的标准。”

也有人认为,降低恐怖主义犯罪和大规模伤亡案件的证明标准是不道德的,在死刑案件中尤甚。虽然民主国家和其他国家利用上诉程序,延长审判过程、延后最终审判结果下达的时间来纠正和减少错判。但是,必须强调,虽然我们支持我国或其他国家地区刑事司法改革的同时也重视新的社会威胁,但是必须尽最大的努力去预防和及时补救已有或未发生的司法错误。

最后,我们承认我们的建议可能属于法律界的非主流观点,也可能不会完全奏效。在降低恶性犯罪的举证标准的同时,可能会降低错放的频率,增加社会控制的成本,同时这可能会引起更多的错判。因此,直白地讲:我们试图找出如何减少错放和错判的方法(也即我们应尽最大努力避免冤假错案)<sup>①</sup>。正如我们无法确信法官或陪审团是否客观上判断正确一样,我们也无法预测采用降低举证标准将导致Ⅰ型或Ⅱ型错误频率发生什么变化。但是可以肯定的是,鉴于全球社会日益增长的不安全感,这项建议值得法律制定者进一步考虑。

## 六、结论

本文的可取之处在于审视世界各国人民对更严重的司法错误态度:错判还是错放更严重?当然我们的研究有也几个缺陷。作为一项探索性研究,我们未能对受访者选择不同类型错误的原因进行复杂的统计分析。犯罪率、经济水平、政治等因素都有许多相关和复杂的变数。未来的研究人员应该探讨受访者做出选择的理由,这可能涉及定性研究(如焦点小组),并采用多变量分析,控制人口和情境变量,如种族、社会阶层、性别、教育、收入、犯罪率等。最后,我们提出三项关于我们研究结果的建议。

第一,法律学者和犯罪学家迫切需要更多地关注司法错误的问题。在回顾以前的研究时,我们发现了公众日渐接受积极错误的趋势。惩罚一个无辜的人让若干个有罪的人获得自由就可取吗?布莱克斯通的比率理论在几百年的今天后仍然适用吗?根据 Alschuler<sup>②</sup> 的说法,“布莱克斯通错误率认识到人类使法律和法律必须适应不断变化的情况”。

第二,鉴于没有实证证据,布莱克斯通原则强调了错判问题严重性及其预防的必要性。然而,综观全球几个司法系统,公众对于更严重司法错误判断偏

---

<sup>①</sup> Loewy, A. H., 2007. Systemic changes that could reduce the conviction of the innocent. *Crim. L. Forum*, 18 (1), 139.

<sup>②</sup> Alschuler, A., 1996. Rediscovering Blackstone. *U. Pa. L. Rev.* 145 (1), 54.



向积极错误是更常见的，特别是对于穷人和那些缺乏足够辩护资源的人来说<sup>①</sup>。因此，应针对人口因素和辩护资源的匮乏，进行额外的实证研究。

第三，世界各地的刑事司法体系确定 I 型和 II 型错误的方法差别很大。考虑到许多无辜者被长期监禁的规律性，政策制定者和立法者一方面必须通过更广泛地使用 DNA 测试来建立对无辜者的保护模式。另一方面，由于公众对错放的关注日益增加，刑事司法制度必须继续积极有效地进行犯罪控制。也许在某一天，处理这些罪行的最好办法就是保留目前的标准。无论如何，法律从业人员（例如法官、检察官、指定辩护人）都应该承认司法错误的存在，尽全力防止错判的发生<sup>②</sup>，同时提高对恐怖分子和其他犯罪分子定罪判决的准确率。

### 数据来源

ISSP 研究组，1986 年。国际社会调查计划：政府的作用 I - ISSP 1985. GESIS 数据存档，ZA1490 数据文件版本 1.0.0，DOI: 10.4232 / 1.1490。

ISSP 研究组，1992 年。国际社会调查计划：政府作用 II - ISSP 1990. GESIS 数据存档，ZA1950 数据文件版本 1.0.0，DOI: 10.4232 / 1.1950。

ISSP 研究组，1996 年。国际社会调查计划：政府作用 III - ISSP 1996. GESIS 数据存档，ZA2900 数据文件版本 1.0.0，DOI: 10.4232 / 1.2900。

ISSP 研究组，2008 年。国际社会调查计划：政府的作用 IV - ISSP 2006. GESIS 数据存档，ZA4700 数据文件版本 1.0.0，DOI: 10.4232 / 1.4700。

欧洲社会调查，2010 年。综合档案，ed. 3.2 回合 5。网址：[http://www.europeansocialsurvey.org/download.html?file=ESS5e03\\_2&y=2010](http://www.europeansocialsurvey.org/download.html?file=ESS5e03_2&y=2010)。

英国社会态度，1985 ~ 2006。英国社会态度信息系统。网址：<http://www.britisocat.com>。

中国国家调查数据档案（2005）。中国普遍社会调查。网址：<http://www.cnsda.org/index.php?r=projects/view&id=19389978>。

国家意见研究中心。GSS Data Explorer / 危害更大的司法错误。网址：<https://gssdataexplorer.norc.umd.edu/variables/4002/vshow>。

---

① See Liebman et al., supra note 14, 1973 - 95; Cross, F. B., 2001. The error of positive rights. UCLA L. Rev. 48 (4), 857 - 924; Epps D., 2015. The consequences of error in criminal justice. Harv. L. Rev. 128 (4), 1065 - 1151.

② See Epps D., supra note 69, 1065 - 51.