

律师事业与和谐社会

——第五届中国律师论坛优秀论文集

中华全国律师协会 编



The 5th China Lawyer Forum
Tianjin, China/2005 11.03-11.05

第五届中国律师论坛

中国·天津 | 2005 11.03-11.05

律师事业与和谐社会

——第五届中国律师论坛优秀论文集

中华全国律师协会 编

china lawyer forum

中国政法大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

律师事业与和谐社会—第五届中国律师论坛优秀论文集/ 中华全国律师协会编 —北京:中国政法大学出版社, 2005.10

ISBN 7-5620-2826-5

I.律... II.中... III.律师业务-中国-文集 IV.D926.5-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2005)第 120330 号

书 名 律师事业与和谐社会

—第五届中国律师论坛优秀论文集

出版发行 中国政法大学出版社

经 销 全国各地新华书店

承 印 固安华明印刷厂

开 本 787×1092 1/16

印 张 51.5

字 数 1280 千字

版 本 2005 年 10 月第 1 版 2005 年 10 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 7-5620-2826-5/D·2786

定 价 88.00 元

社 址 北京市海淀区西土城路 25 号 邮政编码 100088

电 话 (010)62229563(发行部) 62229278(总编室) 62229803(邮购部)

电子信箱 zf5620@263.net

网 址 <http://www.cuplpress.com>(网络实名:中国政法大学出版社)

☆☆☆☆

声 明 1. 版权所有,侵权必究。

2. 如发现缺页、倒装问题,请与出版社联系调换。

本社法律顾问 北京地平线律师事务所

“第五届中国律师论坛”组委会名单

主任委员：段正坤（司法部副部长）

孙海麟（天津市委常委、副市长）

于 宁（中华全国律师协会会长）

副主任委员：董迎科（天津市政府办公厅副主任）

刘广炬（天津市司法局局长）

朱洪超（中华全国律师协会副会长）

金 山（中华全国律师协会副会长）

王天举（中华全国律师协会副会长、天津市律师协会会长）

邓甲明（中华全国律师协会秘书长）

委 员：冯秀梅（中华全国律师协会副秘书长）

马国华（中华全国律师协会副秘书长）

于香名（天津市司法局副局长）

矫 捷（天津市司法局副局长）

刘 晔（天津市司法局副局长）

周岚山（天津市公安局党委常委）

陆丽珍（天津市财政局总会计师）

王树华（天津市外事办公室副主任）

林立军（天津市卫生局副局长）

里 红（中华全国律师协会业务部主任）

朱 英（中华全国律师协会业务部副主任）

刘桂明（《中国律师》杂志社总编）

徐兴云（天津市律师协会秘书长）

汪 杨（中华全国律师协会办公室副主任）

“第五届中国律师论坛”论文集编委会名单

编委会主任：于 宁

主 编：邓甲明

副 主 编：里 红 朱 英 刘桂明

委 员：（以姓氏拼音为序）

陈际红 陈 文 董永森 关景欣 崔利国

郭振忠 高凌燕 韩嘉毅 胡祥甫 姜俊禄

李贵方 李晓斌 李毅多 刘 宁 刘 晰

柳 平 马铭志 唐金龙 佟丽华 王才亮

王 川 王进喜 王建平 许兰亭 徐永前

张晓森 周卫平 赵 敏

鸣 谢

“第五届中国律师论坛”得到了各有关单位的大力支持，谨以此书表示衷心的感谢！

主办单位：天津市人民政府
中华全国律师协会

行政支持：中华人民共和国司法部

承办单位：天津市司法局
天津市律师协会

主协办单位：天津君汇律师事务所

协办单位：广东天伦律师事务所
律商联讯
广东甲乙丙投资有限公司
DLA Piper 律师事务所

赞助单位：天津张盈律师事务所
天津嘉德恒时律师事务所
天津法政牛津律师事务所
天津坤鹏律师事务所
天津多闻律师事务所
北京证泰律师事务所

媒体支持：《法制日报》社
天津日报报业集团
《中国律师》杂志社
中国律师网

第五届中国律师论坛组委会
2005 年 10 月

序

在美丽的季节、在美丽的城市，“第五届中国律师论坛”召开了！

在吸收前几届论坛的成功经验以及有益探索的基础上，本届论坛形式更加多样、主题更加务实、探讨更加深入，此次论坛的召开不但得到了司法机关、各地律协、律师同行、各界专家的关注与参与，而且得到了天津市人民政府的重视和支持，这也为我们提出了更高的要求。作为论坛的一项重要成果——《优秀论文集》，一直是与会者以及社会各界的关注重点，《第五届中国律师论坛优秀论文集》经过专家学者严格评审，终于揭开神秘面纱，与大家见面。

因为硕果累累、因为成绩卓著，更因为越来越多的关注、越来越高涨的热情，中国律师论坛不仅仅是律师界的精英峰会，也成为社会各界广泛关注的专业盛会。与会者不再只是律师、法学专家，还出现了经济学家、驻外学者、政界要人的身影。论坛主题的选择始终围绕律师事业发展，这也是中国律师论坛日益提高、日益升华的原因所在。

今年论坛的主题是“构建和谐社会与律师业发展”，这个主题再一次印证了中国律师论坛务实的原则。构建社会主义和谐社会，是党的十六大和十六届三中、四中全会提出的重大任务。构建社会主义和谐社会的历史任务，为我国律师业的发展提供了更加广阔的舞台，投身于构建社会主义和谐社会的伟大实践进程，是时代赋予我国律师业的光荣使命。律师如何为这个历史任务服务、如何抓住这个历史契机发展壮大，一直是律师界关注的焦点，亦是本次论坛的热点。

“第五届中国律师论坛”的主题从实际出发，为今后一段时间的理论学习与实践探索明确了方向、确定了目标。作为中国律师界的精英峰会，论坛组委会在论文选题设计上，也突出了务实性、前瞻性的特点，从律师事务所发展、律师业务拓展等六个方面入手，确定了两大板块 100 余个论题，并提前数月通过《中国律师》杂志、中国律师网向全国各地律师协会、律师、法律工作者广泛征集论文。各地律协认真组织、积极配合，论文的数量、质量都有了进一步的提高。截至 2005 年 9 月 10 日，共收到论文 550 余篇，经过严格评审，共评出优秀

论文 137 篇。我们不能不承认，其中必然有遗珠之憾。因为未入选“优秀论文”的文章，还有许多佳作，但限于篇幅，我们只能忍痛割爱。为此，敬请各位律师鉴谅！

中国律师论坛是我们交流和学习的园地，也是我们展露才华、展示风采的舞台。希望广大律师能够以此为契机，深入探索和研究律师在构建社会主义和谐社会进程中的积极作用，为律师事业的发展奠定更坚实的理论基础，并为构建社会主义和谐社会的重大任务贡献应有的力量！

中华全国律师协会会长

于宁

2005 年 10 月 20 日

目 录

律师与法治

- 3 护法律权威 促社会和谐/ 上海市律师协会会长 吕红兵
- 7 社会视野中的律师角色演进/ 四川泰和泰律师事务所 程守太
- 13 和谐社会呼唤律师/ 黑龙江孟繁旭律师事务所 孟繁旭
- 17 律师在构建和谐社会中的作用/ 黑龙江金北方律师事务所 王润泽
- 21 完善法律机制 化解社会矛盾以构建和谐社会/
江苏苏州竹辉律师事务所 朱 伟 河南省委党校 陈 党
- 26 律师法应凸现律师神圣使命/
中国政法大学法学院法院法律职业伦理教研室 陈 宜
- 32 律师, 你为谁服务? / 北京中闻律师事务所 吴 革
- 38 和谐社会的法律特征及构建/ 天津张盈律师事务所 王世清
- 46 和谐社会构建中律师的价值与使命/ 北京市大成律师事务所 吕良彪
- 51 律师在参政议政中的角色和定位/ 浙江浙中律师事务所 严亮奇
- 55 发展律师产业促进经济发展
——中国律师产业发展状况的经济分析/ 天津国经律师事务所 冉立文
- 61 社会法律监督者——和谐社会构建中我国律师的基本角色/
上海林莉华律师事务所 林莉华 南京理工大学经济管理学院 韦群林
- 68 律师: 司法公权力的制衡者/ 山东华林律师事务所 卜 越
- 74 律师的本质属性/ 山西协天成律师事务所 代 政
- 78 论律师的自由/ 广东天骏律师事务所 樊 华
- 86 拯救失落的灵魂/ 陕西耿民律师事务所 耿 民
- 89 中国律师职业的法社会学分析/ 中国政法大学 王敏重
- 98 法官遴选制度的改革: 从优秀资深律师中选任法官/
广东通法律师事务所 钟 坚
- 103 深圳律协新章程的创新与突破/ 深圳市律师协会会长 徐 建
- 105 论律师职业权利的性质/ 福建天泽广业律师事务所 于宁杰

律师事务所发展与管理

- 115 律师事务所规模化、规范化问题研究/ 福建万石律师事务所 陈 宁
- 131 以连锁专业服务为纽带建立总分所良性发展机制/
上海市建纬律师事务所 朱树英
- 137 律师事务所规模化建设/ 北京市证泰律师事务所主任 赵曾海
- 141 和谐社会：给中国律师业发展松绑
——中国律师执业组织形式多样化探讨/
山东德衡律师事务所副主任 李鹏程
- 148 浅谈律师事务所的规模经济/ 广东纵信律师事务所 丛伟华
- 153 论中国律师业“走出去”战略/ 湖北山河律师事务所 徐绪柏
- 159 合伙制律师事务所进取型管理模式的构建/ 吉林省律师协会 赵宏伟
- 164 中等发达城市规模化律师事务所管理模式初探/
辽宁法大律师事务所 张耀东
- 168 经济欠发达地区律师事务所专业化分工与内部管理模式探讨
——兼谈律师自律机制/ 江苏连云港永信律师事务所 李 刚
- 174 论律师文化/ 吉林省律师协会副秘书长 宋占文
- 178 浅论律师事务所的文化建设/ 江苏连云港公善民律师事务所 刘家胜
- 183 用规范的内部管理促进律师事务所业务发展/ 重庆欣力律师事务所 沈 箴
- 187 构建律师助理制度 促进律师事务所管理规范化/ 天津多闻律师事务所 魏连兵
- 192 律师收入分配——薪酬制还是提成制/ 山西黄河律师事务所 徐晋红
- 196 当前律师事务所管理中存在的缺陷及对策/ 江苏连云港恒旭律师事务所 徐兴春
- 200 经济全球化及律师事务所团队合作战略选择/
陕西许小平律师事务所 许小平 李 杰
- 206 律师事务所的重要营销之术
——让客户感觉到物有所值/ 天津金诺律师事务所 杨 斌 梅海军
- 210 如何避免合伙人的决裂/
广西律师协会副会长、同望律师事务所主任 黄强光
- 214 律师参与社会养老服务事业：现状与展望/
北京市王玉梅律师事务所上海分所 吕 琰 林 锋 杨铁军
- 220 构建和谐律师事务所的三层功夫/ 福建天胜联盟律师事务所 李小海
- 224 略论律师的修养问题/ 河南尊严律师事务所 刘彤海

民事类业务

- 231 律师主导民事诉讼,推动建设和谐社会/
广东法制盛邦律师事务所 陈卓伦 赵 飞
- 235 浅谈不动产善意取得制度/ 广东天地正律师事务所 陈 芸
- 241 消费者受到第三者非法侵害服务者责任法律问题的探讨/
江西豫章律师事务所 陈爱生
- 245 医疗诉讼案件执业风险研究/ 北京陈志华律师事务所 陈志华
- 250 论建设工程质量合格但施工合同无效或被撤销时工程价款的确定
——兼评《最高人民法院关于审理建设工程施工合同纠纷案件适用法律问题的解释》第2条/ 福建元一律师事务所 丁茂福
- 256 关于采光权的几点思考/ 北京市证泰律师事务所 董占军
- 259 工程建设招标投标纠纷的民事责任及可裁性分析/
天津市南开大学法院 何红锋 杨 丽
- 265 建设工程价款优先受偿权若干问题的探讨/ 广东诺臣律师事务所 雷建威
- 271 民事调解书再审启动权的设置缺陷及完善/ 山东德衡律师事务所 李旭修
- 276 食品安全立法构架和热点探究/ 北京市公元律师事务所 刘 宁 杨建华
- 281 试论征地补偿费的法律适用问题
——以一起农村土地征地补偿费纠纷案为例/
海南智恒律师事务所 罗晋京 马 杰
- 286 谈格式合同中的“最终解释权”条款/ 湖南人和律师事务所 潘传平 吴可嘉
- 294 公益性建设项目拆迁法律制度研究/ 上海市中茂律师事务所 盛雷鸣
- 302 推动我国私有财产征收制度立法 构建和谐社会
——由违法拆迁案件反弹切入/ 北京市才良律师事务所 王 令
- 307 从“韩国人参丸事件”反思我国药物临床试验中的法律问题/
北京市兰台律师事务所 王 岳
- 314 规范 完善民事诉讼举证期限制度
——《关于民事诉讼证据的若干规定》有关举证期限的解读/
海南金凯旋律师事务所 王向和
- 318 农村土地承包的发包主体和发包原则
——评《农村土地承包法》的立法缺陷/ 海南金凯旋律师事务所 王向和
- 323 供用电合同相关法律问题分析/ 天津金诺律师事务所 向晓东
- 327 交警电子取证的法律思考/ 福建名仕律师事务所 许 明

- 333 代位继承比较研究/ 山东一诺律师事务所 于正群
- 338 法律解释与律师诉讼业务/ 山东英良泰业律师事务所 张德满
- 345 商品房出售转让问题思考/ 山东一诺律师事务所 张满秋
- 348 对一起保证合同纠纷案的分析
——兼评最高人民法院关于保证期间的相关司法解释/
江苏天豪律师事务所 赵荣堂
无锡市中级人民法院 林山泉
- 353 论医疗侵权中的相关问题/ 北京市华卫律师事务所 郑雪倩
- 357 当事人据实陈述义务初探/ 天津万华律师事务所 周丽丽
- 361 非公有制经济的健康成长与法律制度的环境建设/ 安徽承义律师事务所 周茂铭
- 367 商品房预售合同若干问题研究/ 湖北得伟君尚律师事务所 周勇峰
- 371 论保险人对责任免除条款的明确说明义务/ 浙江大平律师事务所 徐 巍
- 382 以最高人民法院《关于审理建设工程施工合同纠纷案件适用法律问题的解释》为
契机开展律师非诉讼法律服务/ 浙江沪鑫律师事务所 林镡海

经济类业务

- 391 设立中公司若干法律问题/ 厦门大学法学院 陈国奇
- 399 公司治理推行独立司法监理制度的可行性/
四川泰和泰律师事务所 程守太 熊永文
- 404 票据抗辩权探微/ 内蒙古三恒律师事务所 董 敏
- 408 从国外立法看我国对空白票据规定之完善/ 天津金诺律师事务所 段东梅
- 412 构建担保业务法律合作模式
——律师参与担保业务法律建设的思考/ 天津金诺律师事务所 范大鹏
- 416 论应建立国企并购中权责对等的民事赔偿责任制若干问题/
贵州黔峰律师事务所 范一丁
- 424 “油荒事件”的反垄断探讨/ 广东百利孚律师事务所 冯 江
- 429 略论股东代表诉讼与《公司法》的修改/ 安徽天禾律师事务所 蒋 敏 祝传颂
- 436 认股权证制度探析/ 重庆中豪律师事务所北京分所 李东方 邢志刚
- 444 公司治理中的司法救济研究/ 江苏常州日月泰律师事务所 梁乃钰 徐新意
- 449 有限责任公司股东退出制度研究/ 天津金诺律师事务所 梅海军
- 457 中央企业改制模式的政策法律分析/ 北京市大成律师事务所 钱卫清
- 469 国有企业改制中的法律事务探讨/ 山东德衡律师事务所 孙元熙 贾国栋
- 476 对设立一人有限责任公司的法律思考/ 江苏常州鑫法律师事务所 王建国

- 480 论新破产立法中的重整程序开始及存续要件
——兼与韩国公司重整程序开始及存续要件比较/
山东德衡律师事务所 徐昌荣
- 489 股东资格的认定/ 江苏常州嘉鹏律师事务所 徐丹珠
- 495 我国海外投资保险制度立法问题刍议/ 浙江海泰律师事务所 徐建民 郭辉林
- 503 独立董事和监事的地位和作用之比较/ 天津多闻律师事务所 薛世才
- 509 美国纽约州检察官如何看经纪人诚信问题及其对保险业的影响/
香港顾张文菊、叶成庆律师事务所 叶成庆
- 514 开办单位出资不实在国有企业产权转让或改制过程中的法律风险及对策/
四川信言律师事务所 周红民 李国鹏
- 518 律师服务在商业银团贷款中的作用/
广东太平洋联合律师事务所 朱孟禾 曾祥明

刑事类业务

- 525 律师应为在我国设立“沉默权”制度而斗争/ 辽宁天意律师事务所 程殿河
- 530 由一则案例引发的建立沉默权制度的思考/
江苏维世德律师事务所 李晓霞 王 杰
- 537 解决辩护律师调查取证难的具体措施/
天津工业大学文法学院 刘向东
天津荣邦律师事务所 岳丽娟
- 542 论辩护律师的阅卷权/ 陕西弘达律师事务所 南晓良
- 548 论未决羁押之司法控制/ 湖南人和律师事务所长沙分所 潘传平 冯 浩
- 555 论律师对刑事案件的介入权/ 湖南指南律师事务所 石全瑜
- 565 建立审查起诉阶段刑事证据开示制度的法律思考/
湖北立丰律师事务所 汪少鹏
- 569 从“电脑量刑”看量刑制度改革
——关于量刑规范化的思考/ 北京大成律师事务所 王 川
- 575 浅议刑事被害人民事权利的完善/ 安徽衡威律师事务所 王忠道 周茂军
- 579 非羁押性强制措施的扩大及其适用/ 天津君汇律师事务所 杨 浩 伊 兵
- 583 人性尊严与犯罪嫌疑人的刑事处遇/ 香港李黄林律师行 杨先恒
- 589 从一起“漏功”改判的案件谈刑法第六十八条“立功”设计的漏洞与防范/
江西天使律师事务所 张焕繁 罗 鸿
- 593 关于创建我国刑事被害人财产权益保护制度的构想/

- 福建元一律师事务所 张文锋
- 600 “羁押候审”在中国
——兼议非羁押性强制措施之扩大及其适用/
北京市大禹律师事务所 张燕生
- 608 反思余祥林错案 浅谈疑罪从无/ 天津君汇律师事务所 沈兴政

知识产权与网络类

- 615 企业知识产权战略刍议/ 天津君汇律师事务所 马克伟
- 622 试论“三农”问题中的科技立法与知识产权保护/
北京市天科国地律师事务所 张 黎
- 626 关于商标的正当使用问题
——由彼得兔商标侵权纠纷案引发的对商标正当使用问题的思考/
北京市天驰律师事务所 马 翔
- 631 知识产权权利滥用与反垄断法的制定/ 广东天地正律师事务所 韩丽茹 张晓涓
- 635 职工跳槽引发的侵犯商业秘密案件的若干法律问题探讨/
辽宁韬论律师事务所 讷建宏
- 639 论知名商品的反不正当竞争法的保护/ 天津旗帜律师事务所 尹显庆
- 645 律师如何开拓和发展知识产权维权业务
——“小肥羊”不正当竞争案办案启示录/
内蒙古诚誉律师事务所 邓连戈 苏建光
- 648 从盗版光盘和文字作品剽窃案件谈著作权的侵权归责原则/
天津张盈律师事务所 丁立莹
- 654 由一起不正当竞争侵权案引发的若干思考/
天津君汇律师事务所 刘冀湘 张智宇
- 661 网络链接的法律责任及风险防范/ 天津社会科学院法学院研究所 刘行星
天津君汇律师事务所 任国华
- 668 网络游戏虚拟物的财产权定位/ 上海市泛亚律师事务所 寿 步
- 673 互联网技术措施的合法性问题探讨/ 北京市优仕联律师事务所 杨安进
- 676 手机短信相关法律问题探讨/ 安徽金天阳律师事务所 杨全好

行政、劳动及公益类业务

- 683 行政诉讼中债权人的原告主体资格问题研究

——对一起行政诉讼案起诉人作为相关债权人是否具备原告资格的思考/

湖北协立律师事务所 陈珺

- 689 构建我国行政公益诉讼制度问题的研究/ 湖北枫园律师事务所 黄诚泽
- 695 和谐社会构建下的行政诉讼基本原则/ 黑龙江龙电律师事务所 李亚兰 王 晨
- 700 公益诉讼制度构想/ 山西黄河律师事务所 毛永红
- 704 公益诉讼与构建和谐社会/ 广州市公职律师事务所 白 颖
- 708 试论听证制度在构建和谐社会中的作用/ 天津坤鹏律师事务所 杨春慧
- 713 环境影响评价制度中的公众参与/ 天津市学大律师事务所 杨顺起
- 720 试论行政合同的救济制度/ 广东信利盛达律师事务所 章 勋
- 724 浅析土地补偿协议的法律属性及其行政诉讼问题/
河北侯凤梅律师事务所 赵颖锋
- 728 村(居)委员会选民资格认定之剖析与探讨/ 广东盈建律师事务所 植锦泉
- 732 论对事实劳动关系的保护/ 江苏南通禾东律师事务所 陈 凡
- 742 试论涉外劳动关系的法律适用/ 重庆元炳律师事务所 谢忠东
- 747 完善劳动合同立法 建立稳定和谐的劳动关系/
江苏博事达律师事务所 姚 彬 黄良军
- 754 劳动法中若干法律问题研究/ 江西杨西律师事务所 余晓光
- 760 竞业禁止协议的效力研究/ 福建元一律师事务所 郑启福
- 768 法律援助机构不予提供法律援助的通知应当接受司法审查/
广州市公职律师事务所 白仲清
- 772 中国法律援助：存在的问题与对策/ 辽宁华辰律师事务所 牛 睿
- 777 对学校“开除学籍、勒令退学”处分的相关法律问题探讨/
江苏鸣啸律师事务所 刘元峰
- 780 我国未成年人刑事司法制度改革的空间以及律师的作用/
天津君汇律师事务所 张小娜

附 录

- 787 “第五届中国律师论坛”提交论文作者大名单

律师与法治