

思
高
云
云
著
思
云



思维的笔迹^下

真实案例与
写作进阶训练

Thinking Lines

传统教科书在纵横古今中外，宏大叙事之余，却对法律职业的实务操作、微观应用语焉不详。此书另辟蹊径，单刀直入，倾作者十多年的律师工作经验，为我们全面总结了法律实务思维与写作的技能，是一本非常实用的法律职业实务操作指南。

——田松，80后法律人

一直以为，律师是律师，作家是作家，法律是法律，散文是散文，逻辑推理的刻板终究难以与智性的愉悦水乳交融，直至看到这套书，方始让我对上述看法有所改观。这是一本充满智性之美的书，它将味同嚼蜡的法律文书写作转化成一場智性愉悦的智慧旅行。对于像我一般经验尚浅的年轻法律人而言，是近距离观察真实的律师工作、学习实战经验的绝佳机会。

——紫瞳，现任职某公司法务

这本书最吸引人的地方，不仅在于它的通俗、幽默的行文风格，还在于它的深入解构，它把繁琐、复杂的法律文书写作过程分解成若干个生动案例、精彩故事乃至写作要点，令我一扫以前认为的法律文书写作很深奥、枯燥和难学的印象。

——黄琪，某法学院研究生

喜欢这本书的单刀直入，喜欢这本书的朴素真实，更喜欢这本书的真情流露……它没有枯燥的理论“哭诉”，从你打开书的那刻起，它就知道作为法律职业新人的我们需要学会些什么。顺手拈来却又妙趣横生的案例，通俗但又深刻的规律总结，一切都是那么的轻松自然，全然感受不到阅读的压力。

——黄丛伟，80后法律人

虽然作者的写作重点在于非诉业务文书方面，但是书中所呈现的律师执业经验总结，几能为任何类型的法律工作提供有益的参考。

——陈波，在读法学研究生

Thinking Lines

田松
法律实务

ISBN 978-7-5036-9092-1



9 787503 690921 >

定价：45.00元

上架建议 律师·实务

思维的笔迹^下

真实案例与
写作进阶训练

Thinking Lines



法律出版社

图书在版编目(CIP)数据

思维的笔迹:真实案例与写作进阶训练.下/高云著.

北京:法律出版社,2009.2

ISBN 978-7-5036-9092-1

I. 思… II. 高… III. ①律师—工作—案例—中国②法律文书—写作—中国 IV. D926.5 D926.13

中国版本图书馆CIP数据核字(2008)第193481号

©法律出版社·中国

责任编辑/吴剑虹

装帧设计/乔智炜

出版/法律出版社

编辑统筹/研发部

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/世纪千禧印刷(北京)有限公司

责任印制/张宇东

开本/787×1092毫米 1/16

印张/19 字数/320千

版本/2009年2月第2版

印次/2009年2月第1次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85388843

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5036-9092-1

定价:45.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

给我所热爱的生活

再版序

恍惚间,思维展开翅膀,掠过村里阳光斑驳的石板路,寂静的山林,重回十多年前的法学院,那个高大明亮的古老课堂。耳中又传来爽朗的笑语,看到窗外新鲜的绿树和阳光,自由飞翔的小鸟,那段对知识充满渴望和虔诚的青葱岁月,一切多么的美好和值得回味。除了四年里面一直围绕脑海中不曾散去的,缠绕思维的部分——一段段枯燥乏味的法律文字,一份份面孔古板,充满发霉味道的法律文书“八股文”。

我一直疑惑不解,难道这就是法律思维与写作的本来面目?经过十多年的人生历练,转换过数个职业、圈子、环境乃至生活的国度,才逐渐明白真相并非如此。法律思维与写作不应是空洞、枯燥与乏味的代名词,它不仅与法学有关,还与艺术有关,与文学有关,乃至与真实世界融为一体。抽象思维与具体实务的融会贯通,竟然可以将平淡无奇的文字,时而变作侠客手中翩如惊鸿,矫若游龙的利剑;时而化成画家笔下雨斜谷幽、浓淡相宜的泼墨山水画。

多年以来,我一直像一个渴望寻找童话世界的天真孩子,不断地思考、行走和写作。读更多的书,让心灵向灵魂更深处溯源;走更多的地方,在路上发现更美的风景;不停地写作,用笔真实地记录下对生活的愉快体验。

我是个不喜欢重复的人,因为前方总有充满未知惊喜的世界在等待,此书算是个例外。现在回想起来,应该是觉着无以回报读者的厚爱和编辑的热情鼓励。于是再次经历一轮花开花落之后,颠覆性地推倒重来,最后成就此书。

与原版相比,此书已经脱胎换骨,面目一新。唯一不变的是它的风格,不刻意引经据典,不空谈理想,不对现实作删减和敷衍。只是以一颗纯真的心,真实的人,从容的态度,浅显的文字,淡淡地诉说对工作和生活的感悟。

每天与文字为伴,固然是一种幸福,不过,生活给予我的、或者我所热爱生活,难道仅仅就是如此吗?忽然一年秋又至,想起那些曾经坐听风,笑忘机的日子,邀月对饮的潇洒和豪情,已经逐渐陌生;窗台上,茶微凉,棋蒙尘,往昔热闹今不再,才发觉为了此书,我已经错过了多少赏月品茶的约会,辜负了多少春花秋月的浪漫时光!

我想,将来我还会继续写下去的,不是因为名利,而是因为喜欢,因为需要在乏味枯燥的生活当中寻找诗意。不过现在,更重要的是我需要寻回那些已经尘封的美好感觉,与我的朋友和我所爱的人重新分享那些平凡而美丽的时光。

让我无比热爱生活啊,我来了!

高云

2008年冬季

于广州祈福新村

高云归来

原版序

2003年的圣诞节之夜,多伦多到处灯火辉煌,洋溢着浓郁的圣诞气氛。子夜时分,刚为小孩开完生日派对的我,坐上加拿大航空公司的红眼班机,在晴朗的夜空中腾空而起,离开这座载满了一年多欢声笑语的异国城市,开始踏上归国的路途。此刻,脑海中不断回播的,是阳光灿烂的田野、微微拂过面庞的清风、荡漾在圣劳伦斯河上的点点粼光和朋友们的朗朗笑声,那段像花儿一样盛开的快乐时光。

回国的心情有点忐忑而又带些兴奋,相信上帝在为你关上一扇门的同时,一定会为你打开一扇窗。也许这扇窗不能让我更接近阳光,但是我相信可以透过这扇窗,感受阳光和风雨,四季的变换。而我,将在这个过程中逐渐成熟。于是,我回国重新投入律师业当中。

大概从2004年开始,法学教育大跃进的后遗症开始出现。在大学普遍扩招、法学院遍地开花的背景下,每年寒暑假,我所在的事务所都会迎来如潮水般的一批又一批的法学本专科实习生,等不及我记住他们的名字,他们又已经离开,旋即毕业、投入社会。看着那一张张稚嫩又对律师行业充满崇高敬意的脸孔,知道律所实习对于他们而言,本应是检验自身专业技能、锻炼和提升综合素质的好机会,但现实却让他们备感失望:实习期间,他们通常无法完整地学到案件的操作过程,甚至学不到如何写好一篇法律文书。而我作为律所的合伙人,也感到很头疼:一个经过4年法学本科教育甚至再加上2年硕士课程的实习生,竟然还写不好一份简单的诉状、授权委托书或异议书,统统要手把手重新教起,更遑论复杂一点合同乃至需要创造性思维的法律意见书了,不禁令人对法学教育的现状和缺陷叹息不已。

在过去数年中,我不断地总结和 design 内容,在事务所内部开设了数次讲座,培训律师和助理的法律思维与写作技能,积累了一批讲稿、案例和素材。其后,在法律出版社吴剑虹编辑大力鼓励之下,开始有了写作此书的想法。

2007年,超女余波未散,快男的喧嚣电视声浪又起;楼市、股市疯涨不停,变形金刚又伴随着广州今夏录到的历史最高温度疯狂来袭。我以平静的心情面对这种狂躁的氛围,自冬天的孕育到春天的萌动,进入夏天挥汗如雨的写作,延伸到金秋的成熟,终于收获此书。

这是一本讲求实践经验和理论完美结合的书。我非常赞同实用主义法学创始人霍姆斯的观点,“法律的生命不是逻辑,而是经验”。^①我相信,市面上已经有一大堆文书范本、模板、指南之类的书籍,读者不缺范本,缺的是范本背后的东西——法律思维和写作技能,以及如何将它们灵活运用于实务当中的经验总结。与其给初学者提供一大堆不知就里的文书模板和理想化的写作标准,倒不如提供这样一本的经验之谈和真实案例,尽管可能不太成熟甚至有错误,但至少它来源于真实。

本书从分析法学新人如何恰当作出职业选择和追问安身立命之本的含义入手,以许霆、杨佳等大量现实案例还有我十多年的真实律师生涯经历为材料,涵括了法律思维、文书文法(语法、句法和词法)、写作技巧、修订技巧、真实案例、写作技能测试和实务写作进阶训练等内容,为读者完整总结了一个法律职业人眼中的法律思维与写作技能理论和实务操作体系。

这本书中俯首可拾、启发思考的是智慧的光芒——法律思维。文字不过是思维的外化,唯有思维才是写作的基础和灵魂。长期以来,我国的法律文书写作研究过于注重外在形式而忽略内在思维特征,导致法律文书理论和实务长期脱节。本书摒弃纯理论研究,立足于实务,总结大量法律实务和案例,创新性地提出了法律思维模型——棱锥模型,对指导实务工作具有重要意义。此外,本书还总结了写作和谐律、写作法则、合同写作的七种武器、文书四段论、诉状七段高手等大量新鲜内容,无论立意、材料和写作方法,都与市面上的同类书籍不相雷同,力图为读者奉献出一场实务技能的思维盛宴。

本书与同类书籍相比,最有特色之处,就是有趣。正如王小波在他的小说《红拂夜奔〈序〉》里所言:“这本书里将要谈到的是有趣,其实每一本书都应该有趣。对于一些书来说,有趣是它存在的理由;对于另一些书来说,有趣是它应达到的标

^① [日]碧海纯一等编:《法学史》,东京大学出版会1976年版,第270页。

准。”在我看来,法律文书虽然讲究专业知识、逻辑和严谨,但仍然可以写得美丽动人,充满美感。只不过,法律文书的美犹如夜空的烟花,偶尔绽放于文书表面,更多的时候是默默地潜行于文书字里行间,思维深处,轻易难寻其芳踪。那些只懂得将法律文书写得晦涩难懂的律师,拥有的只是一颗“枯燥的灵魂”(狄更斯语)和无趣的工作,这正是法律人的通病。

本书使用简洁易懂的语言和轻松的笔调,将枯燥的法律文书分解成“命题作文”般熟悉、直接和简单,也可以如同描述爱情故事般动人,但仍然不失力透纸背,入木三分;即使在最枯燥的语法篇,你仍然可以读到各种生动的案例和在优劣双方之间的文书攻防策略,亲身体会一场没有硝烟的战争。如果你愿意耐心读下去,在下册当中,你会读到九个真实的、生动的、有趣的案例,既有初学者的入门趣事,也有中外律师集体劳动的智慧结晶。最后,特意安排的“律师幽默故事”可以让你放松一下阅读氛围和心情,感受律师生涯有趣和生动的若干瞬间。

即便如此,希望读者也不要对包括本书在内的一切所谓文书写作技能、范本或指南类的书籍寄予过高期望。技巧用得再多,没有正确的思维指导,文字也只是花拳绣腿,功力难有质的飞跃;有正确的思维和写作技能,没有正确的人生观,文书也只能成为你掠夺和占有财富的战争工具,而无法升华你的人生。假若不幸如是,你也许可以成为一位成功的律师,但永远无法成为一位真正的律师。

人生舞台已经铺开在每个人的脚下,我和你一样,都在尽力演绎着自己的角色。不是每个人都可以成功,因为在世俗的评判标准当中,成功一词带有太多的功利色彩,要成功需要付出太多的妥协和牺牲个性。但只要你不断努力,你绝对可以做得很优秀,很出色,绝对可以在人生舞台上出演最动人和精彩的一幕。

高云

于广州祈福新村

初稿于2007年夏

修订于2008年冬

目 录

第一章 写作基础之非常专业的第一案

很垃圾的文书	3
很专业的论文	6
非常专业之谜	8
附文	
附文一:初稿	9
附文二:修改稿	13
附文三:定稿	15

第二章 财产租赁案之简单任务

海面上的冰山一角	19
过了司考不等于学会了思考	20
由简变繁后如何化繁为简	24
最简单而又最难的事情	27
附文	
附文一:初稿之《L广场商铺租赁合同》	28
附文二:定稿之《房地产租赁合同》	31

第三章 诉讼程序案之四地律师的时空连线

标的上千万	37
程序问题很重要	38
找关系抑或凭本事	40
电话打到澳洲海边	40

时空中往来	42
午夜后的工作	42
对方的反击战	43
大致同意对方	43
放出胜负手	46
漫长的等待	46
附文	
附文一:对方的《起诉状》	47
附文二:双方签署的《2005年购销合同》	48
附文三:我方的《管辖权异议申请书》	49
附文四:我方的《香港法律专家意见书》	50
附文五:对方的《答辩状》	55
附文六:对方的《香港法律专家意见书》	56
附文七:我方的《香港法律专家补充意见书》	58
附文八:我方的《中国律师意见书》	62

第四章 诉讼实体案之高新企业的绝地反击

猝不及防致命伤	69
不能完成的任务	70
柳暗花明又一村	72
反击代号 T + 10	76
律师的台下工夫	78
预知结局的诉讼	79
附文	
附文一:进攻方案之《法律意见书》	80

附文二:挑战书之《民事起诉状》	82
附文三:侧翼攻击之《证据保全申请书》	84
附文四:侧翼攻击之《不公开审理申请书》	85
附文五:开庭材料一《质证意见书》	86
附文六:开庭材料二《关键时间对比表》	94
附文七:开庭材料三《代理词》	96

第五章 企业设立案之网络时代的法律服务

来自加拿大的邮件	103
网络上的沙盘推演	104
三地律师网络联动	104
网络时代的专业定义	105
附文	
附文一:当事人提供材料之一《备忘录》	106
附文二:当事人提供材料之二《生产许可证 协议》	111
附文三:当事人提供材料之三《合资合同》草稿	113
附文四:律师起草的《工作计划》	120
附文五:律师起草的《工作分工》	122
附文六:律师起草的《文件框架和设计要点》	124
附文七:律师起草的《合资合同》定稿	125
附文八:律师起草的《关于文件起草和修订 工作的说明》	135

第六章 企业融资案之周末的场景变换

办公室,周末的工作	143
江边,星空下的女孩	144
家里,奶爸的勤奋工作	145
体育馆,匆匆赶到的选手	147
结语	148
附文	
附文一:《承销协议》初稿	149
附文二:《关于〈承销协议〉文本审核的 法律意见书》	157
附文三:《承销协议》定稿	161

第七章 债权转让案之冰棒效应

不良资产的冰棒效应	179
将债权和风险一起打包	180
有逻辑的婆婆嘴	183
学习做一个“坏人”	185
办案感言	186
附文	
附文一:参考稿之《不良资产包转让协议》	187
附文二:修订稿之《债权转让协议》	196
附文三:定稿之《债权包转让合同》	203

第八章 债务重组案之大浪淘沙

逝者如斯	219
吹沙拾金	220
方案地图	222
重组协议	224
律师本色	226
附文	
附文一:初稿之《法律意见书》	227
附文二:定稿之《法律意见书》	229
附文三:初稿之《债务重组协议》	234
附文四:定稿之《债务重组协议》	238

第九章 律师幽默故事

情书的专业点评	245
律师楼的故事	247
主任	247
重要文件	247
像唐僧的律师	248
美女的魅力	248
晒电脑	248
手提电脑 PK 小本本	249
说不得的大实话	249
律师与当事人的故事	249
妇联不受理	249

打离婚案的风险	250
自学成才	250
开胃酒	250
当事人的称谓	251
要密码的电邮地址	251
粗鲁的美女	251
律师与法院的故事	252
非常人道的法官	252
电信局的人来了	253
西装革履	253
为什么包二奶	253
手电筒	253

第十章 写作进阶训练篇

如何提高训练效果	258
找出问题的症结	258
明确现状和目标	258
学习从模仿开始	259
记录每日的进步	260
三周写作训练计划	260
第一周:沟通、思维与写作技巧(一)	261
第二周:写作文法与写作技巧(二)	263
第三周:案例研究和总结	264
高手是这样诞生的	265

附:法律职业实务技能测试题(答案和 建议)	266
后记:感悟幸福人生密码	283

1

Chapter

所谓的专业法律文书，
它的起点和基础是在文书之外。

钓罢归来