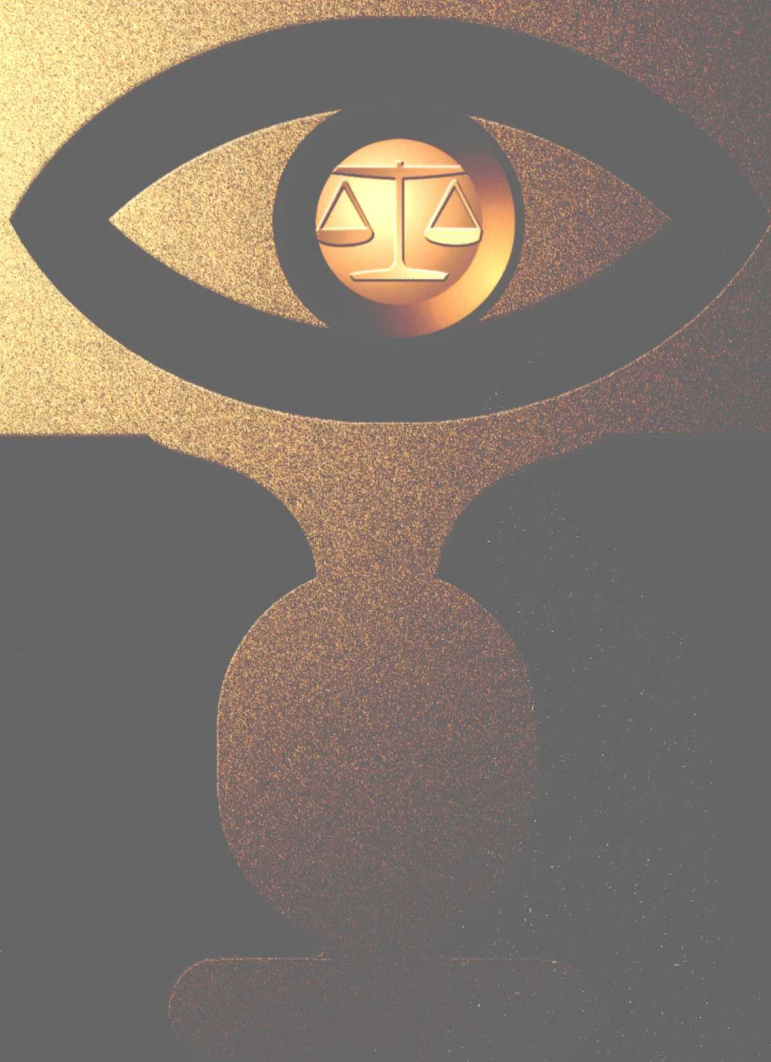


[严亮奇 著]

律师视点

——新时期律师参政议政的思考



浙中律師 ZZLawfirm

中国言实出版社

新时期律师参政议政的思考

严亮奇 著

中国言实出版社

图书在版编目(CIP)数据

新时期律师参政议政的思考/严亮奇著.

-北京;中国言实出版社,2007.1

ISBN 978-7-80128-891-2

I.新...

II.严...

III.律师-工作-中国-文集

IV.D926.5-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 008062 号

出版发行 中国言实出版社

地址:北京市朝阳区北苑 180 号加利大厦 5 号楼 105 室

邮编:100101

电话:64924716(发行部) 64963101(邮购)

64924880(总编室) 64963107(编辑部)

网址:www.zgyscbs.cn

E-mail:zgyacbg@263.net

经 销 新华书店

印 刷 北京市华审彩色印刷厂

版 次 2007 年 2 月第 1 版 2007 年 2 月第 1 次印刷

规 格 185 毫米×260 毫米 1/16 15 印张

字 数 240 千字

定 价 300.00 元(全 10 册) ISBN 978-7-80128-891-2/D·281

序

孔子曾用“施于有政，是亦为政，奚其为政”来回答“子奚不为政”，意在表达参于政治，治国平天下，不一定要通过当官这个途径，在于胸怀坚定的信念，从自己该作的事做起并做好。翻阅这本以《新时期律师参政议的思考》命名的论文集，想起圣人微言大义之余，更体会到作者作为一名法律人的强烈社会责任感。

律师这一职业，旨在维护当事人合法权益，天生就渴望呼吸政治文明、法制健全的空气。因此作为自由职业者的律师，每一项法律服务工作，都应恪守社会公平正义，律师发挥参政议政作用，为实现社会公平正义，维护群众根本利益出力，正是法律人士以专长服务社会的一个缩影。

当下，依法治国已经成为我国的治国之策，构建社会主义和谐社会正在成为全社会的共同理念。作者是中国民主同盟盟员、政协委员，论文关注社会热点，以严谨的态度，满腔的热诚，思考律师，特别是作为实务工作者，如何在法律的制定和实施方面提出建议和意见。论文还深入地论述了律师不仅要成为介入解决

具体社会问题的法律职业者，更要成为具有强大交涉力的社会制衡力量。

社会在发展，人民群众法律意识、法制观念在逐步增强。律师在化解社会矛盾、维护社会稳定以及法制建设、经济建设等方面发挥着不可替代的作用。这本书的出版，让我们看到了具备公共责任感的律师形象，以其勤勉和热忱，为政府科学决策带来了律师的声音。

严亮奇律师同我是校友，但比我年轻多了。该书出版，我为之欢呼。是为序。

蔡洪法

2007年2月

* 蔡洪法系浙江省政协农业和农村工作委员会主任

律师应是政治人

—— 自序

法律，国家机器上不可或缺的零件；律师，国家法制建设中十分重要的力量。现代文明的发展表明，律师在政治领域的发展无疑将为民主与法制进程的推进、国家法制化的实现添砖加瓦。国家需要律师参政，社会更需要律师参政，一个国家律师参政议政的深度和广度，体现了一个国家法制文明的程度。很多国外律师参政议政的事实已经证明了律师的政治敏感性以及从政能力，律师中一再涌现出议员、官员甚至总理、总统。

法律与政治有着天然的纽带关系，律师是法律之师，律师不仅仅是法律人，更应该是政治人。律师是联系国家法律与社会的桥梁，更是当事人诉求与国家法律的对接点。毫无疑问，律师作为熟悉法律的专门人才，了解现行法律的缺陷漏洞；律师长期为社会大众提供法律服务，能够深刻理解社会大众的疾苦和呼声；律师具有较强的综合素质，学历普遍较高；律师执业的过程实际上也是对国家司法机关进行监督和制约的过程，有助于减少司法腐败、促进司法公正。律师的职业性质决定了律师在政治领域的优势是无法比拟的。

同样，从律师执业的内容来看，无论是刑事诉讼、民事诉讼、行政诉讼，也无论金融证券、房地产业、国际贸易、律师参与其中，无论哪一项工作都涉及宣传宪政精神、挑战政治不文明、维

护当事人合法权益的内容。律师可以说是市民社会的“人民代理人”，因此有学者说“律师兴，则国家兴。”

当前，已有越来越多的律师意识到自己的光荣使命，许许多多的律师出于公益之心，慎思笃行，向社会展现出了参政议政的热情与能力。律师走进社区，送去阳光、送去温暖。律师走进乡镇，送去法理、送去知识。律师走上政治舞台，则带来理性的思考、法律的深思。在“中国律师 2000 年大会”上，著名法学家江平教授向律师界发出“走向政治”的呼吁。他希望中国出现更多的政治家型的律师，认为参与政治生活，谋求政治品质的改善是新世纪赋予中国律师的历史使命。要承担起更多的社会责任，为国家的民主政治建设建言献策，为民众和国家利益仗义执言需要更多的优秀律师。优秀律师应当具备哲人的智慧、诗人的激情、法学家的素养和政治家的立场，四者应当统一于科学的使命、职业良心和对社会正义的追求之中。可以断言，随着我国依法治国方针的不断深入发展、民主政治的不断推进，律师在参政议政活动中的作用将日趋重要。

笔者于 2004 年加入中国民主同盟，本书中多篇文章是从民主党派如何提高参政议政能力的角度，结合自己近 20 年来律师实务经验的探索和思考，希望能抛砖引玉，推动我国依法治国战略的实施、依法执政目标的实现以及实现对公民宪法权力的保护。

严亮奇

2007 年 2 月



目 录

律师在参政议政中的角色和定位 1

在法律职业共同体中，律师与社会民众的接触最为普遍和深入，比其他群体更加了解社会和民众，更能较多地表达社会与民众的心声。而更重要的是，作为自由职业阶层，律师对党政机关的依赖性最少，也最有可能保持一种独立的群体人格，而法治社会的前提就在于要有这种具备独立人格的各类社会群体。倡导律师成为立法咨询员，成为党政领导决策参政的顾问，当选人大代表、政协委员，这对国家的法治进程将是十分有意义的举措。著名法学家江平教授曾说：“律师兴则国家兴”。我们有理由相信，律师在我国的社会主义法治建设中将发挥出更大的作用。

1

* 本文在 2005 年获第五届中国律师论坛优秀论文奖，并在大会上作专题演讲

民主党派如何提高参政议政能力 14

随着国家民主政治建设的日臻完善,民主党派在参政议政中的作用将越来越大。但是民主党派的参政议政能力与现阶段的实际要求还是有差距的。为此,要有一些创新和探索,帮助党和政府解决重点和疑难问题。现阶段要进一步提高民主党派的参政议政能力,从而在国家的建设和发展中发挥更大的作用。

*2006年11月由金华市委统战部报送候选参评2006年度浙江省统战理论政策研究优秀成果。

民工暴力讨薪 冲击和谐社会 ——论民工暴力讨薪的防范对策 29

2005年5月11日晚,甘肃民工王斌余因讨要工资不成,反被欺辱,在绝望与愤怒之下,拿刀连捅5人,造成4人死亡,一人重伤的特大刑事案件,年底又连续发生了多起轰动全国的民工暴力讨薪案件。如:留下“杀了杨老大,为民除害”的川西农民工杨明武爆炸讨薪案;浙江永康贵州民工黎玉海、湖北民工胡兴英放火讨薪案;高喊“天水沐浴城,还我血汗钱”的山东烟台河南民工抱婴跳楼讨薪案等等。这些民工暴力讨薪事件给我们敲响了警钟,同时也反映出许多令人思索的社会问题,成为各界关注的热点问题。如何防范民工暴力讨薪案件,已是当前社会迫切需要解决的重要问题之一。

*①发表于《浙江劳动与保障》2006年第8期,第17页。

②发表于《社会主义新农村法治建设研讨会论文集》第296页。

如何构建社会主义新农村法律援助制度 46

中国的根本问题在于农业,在于农村;中国的落后,中国的革命,乃至中国的未来都在于此。特别是在农村,法律援助这个名词对于农民来





说还相当的陌生,法律援助在农村的成果还相当的有限。这一方面是目前我国法律援助制度不健全的原因,另一方面也是政府对于法律援助制度不够重视,各地法律援助机构都面临资金困难,人力不足等各种问题的缘故。因此可以说,法律援助制度在中国特别是在中国农村的实施,还任重道远。

* 获 2006 年浙江省社会主义新农村法治建设论坛优秀论文奖

律师如何参与政府重大决策的法律风险防范 57

政府重大决策事关国家经济社会发展的成败,决策失误是长期存在且普遍性的一个顽疾。国家审计署审计长李金华说,很多人的确没有把钱装进个人腰包,但领导人决策失误带来的巨大浪费,比装进个人腰包更严重。更为要紧的是各级政府领导干部的重大决策法律风险防范意识还不强,没有认识到律师在政府重大决策中事前参与的重要性。随着法制的健全和依法治国理念的深入,我们相信,律师将会越来越广泛地参与到政府重大决策中来。

* 获 2006 年第六届中国律师论坛优秀论文奖,并在大会上作专题演讲。

如何提高政协提案质量 69

政协提案是政协工作的重要组成部分,也是参政议政的主要形式之一,大部分提案立足于现阶段的热点、难点问题,以党委政府的中心工作为出发点,提出了许多解决实际问题的可行性办法,为党委政府出谋划策,收到了良好的效果。但是目前提案工作也存在着一些问题,离好提案的要求相差甚远。如何利用政协自身优势做好调研工作,多提好提案,切实提高提案质量已是迫在眉睫的重要课题。

* 2007 年 2 月浙江法学会举办“和谐社会与浙江法治建设理论研讨会”候选参评优秀论文。

新的历史时期如何提高政协委员参政议政的能力 … 84

人民政协要履行好职能,必须不断提高工作能力和水平,而政协委员是政协参政议政的主体,所以政协委员要与时俱进,与时代发展相适应,不断提高参政议政能力。影响政协委员参政议政的因素是多方面的,这其中需要党和政府的关注和支持,更重要的是要从自身找到原因,正如全国政协主席贾庆林指出,要充分认识新形势下政协委员加强学习的重要意义,不断开阔视野,更新知识,把握政协工作的规律,努力提高政协委员履行职责的能力和水平。

*2007年2月浙江法学会举办“和谐社会与浙江法治建设理论研讨会”候选参评优秀论文

律师参与信访 构建信访新机制

——让信访工作迈入法制化轨道 …………… 95

群众“三访”事件的日益增多,严重干扰了国家机关的正常工作秩序与社会的稳定,对构建和谐社会产生了一定的阻力。律师参与信访工作,是扭转信访群众“信访”不“信法”的不良局面,减少群众“三访”事件发生,提高信访群众法律意识,实现依法信访的最有效途径。对此,笔者认为,有必要建立一套律师参与信访工作的新机制,以真正突显律师在信访工作中的重要作用,让信访工作迈入法制化轨道。

*发表于《律师与法制》2006年第6期,第59页。

推进法治政府建设 促进依法行政

——完善政府法律顾问制度 …………… 108

国务院颁布了《全面推进依法行政实施纲要》,该《纲要》确立了建设法治政府的目标。律师作为法律之师,将更全面地参与到政府的法律





工作中来,但是目前尚缺乏一套完善的政府法律顾问制度。所以有必要立足于政府实际,充分发挥律师的重要作用,以保障政府行政的合法性,以有效推进法治政府的建设进程。

* 2007 年 2 月浙江法学会举办“和谐社会与浙江法治建设理论研讨会”候选参评优秀论文。

未雨绸缪 防患未然

——法律顾问在公司治理中的作用 119

法律顾问绝不是企业“应急消防员”,而是企业贴身“经济卫士”。而目前,虽然国内许多企业都请了“法律顾问”,但大多数律师顾问都不是现代公司治理意义上的“公司律师”。因为,要么根本没有发挥“律师顾问”的作用,要么“律师顾问”根本发挥不了“公司律师”作用。中国企业要做大做强,必须走公司治理道路,没有法律意义上的公司治理,也就没有法律意义上的现代公司企业。

* 2006 年第 1 期《浙中律师》第 30 页

律师如何参与构建民营企业商业秘密的保护体系 · 130

商业秘密是企业的重要竞争力之一,盗窃商业秘密所造成的损害甚至要比纵火者将工厂付之一炬的损害还要大。然而广大的民营企业并没有意识到这一点,许多企业要么由于商业秘密被窃损失巨大,要么被拖入诉讼纠纷的泥潭,律师如何参与构建民营企业商业秘密保护体系呢?本文就从各个热点和难点问题为出发点进行了论述。

* 在 2006 年 10 月长三角法学论坛上作大会专题发言。

商业秘密中的客户名单 144

随着世界知识产权贸易的蓬勃发展,商业秘密中客户名单侵权纠纷在司法实务中频频出现。然而由于信息渠道的畅通,人们获得客户名单的渠道变得形式多样,加上客户名单侵权行为的隐密性和复杂性,司法实践中,对客户名单是否为商业秘密的认定变得错综复杂,很多案件由于权利人拿不出相应的证据,导致客户名单不能认定为商业秘密。实践中,由于立法规范过于原则,操作性不强,司法救助途径对商业秘密权利人的保护力度不够,从而出现客户名单被非法侵害的现象愈演愈烈。本文对商业秘密客户名单的认定及司法保护中的一些问题作了深入浅出的探讨。

* 发表于《2006 年长三角法学论坛论文集》,第 265 页。

律师如何参与构建民营企业法律风险防范的体系 · 156

在国际法律风险的战场上,中国企业就像一个既没有受过正式训练又没有足够装备的新兵,试图击退一大群入侵的法律风险敌军。在这种情况下,与准备充分的国外竞争者相比,中国企业会遇到更多的法律风险问题。所以每一个企业都应该认识到法律风险事关企业生死存亡,一旦法律风险发生,企业自身难以掌控,往往带来严重的后果,甚至是颠覆性的灾难。为此,在企业进行重大决策和重大经济活动前,一定要进行决策的合法性和法律上的可行性的论证,以保证决策有可靠的法律依据,保障法律赋予企业的权利得到充分体现,避免和防范决策的法律风险。

*①民盟中央第二届民营经济论坛作专题演讲

②发表于《2006 年金华民营企业创新发展论坛征文选编》,第 206 页,2006 年 6 月。





质疑最高人民法院法释[2003]7号第三条规定的合法性

..... 170

最高人民法院是我国最高审判机关,拥有最终的裁判权和司法解释权。然而,由于国家对最高人民法院出台的司法解释缺乏有效的监督机制,使很多司法解释的合宪性、合法性存有争议但却无法启动审查程序,从某种意义上讲,最高人民法院的司法解释是一个法律黑洞,是法外之法。2003年4月28日,最高人民法院公布了《关于审理商品房买卖合同纠纷案件适用法律若干问题的解释》,其中的第3条对未载入商品房买卖合同的售楼广告的法律效力作出了明确规定。该规定为各级法院审理因销售广告纠纷案件提供了判案依据,但由于其规定本身存在的诸多不合理,已使之成了开发商逃避虚假售楼广告应承担法律责任的合理借口,从某种意义上助长了开发商的虚假广告行为,极大损害了广大购房者的利益。

*获金华市律师协会2006年律师理论研讨会论文三等奖。

项目开发 风险重重 房产律师为你保驾护航

——律师构建房地产项目开发的风险防范体系 ... 182

房地产开发涉及到大量的法律事务,随着国家政策的调整,房产公司项目开发的操作方式也必然改变。但是目前许多房产公司在项目开发中仍延用传统的操作模式,违规操作、肆意妄为,将使房产公司纠纷不断、官司缠身,并最终面临破产的情况。所以聘请专业的房产律师,为房地产项目开发提供专业的、全方位的非诉讼法律服务,可有效规范房产开发商的项目开发行为,保证房地产开发公司各项经营活动合法进行,以避免和减少各类法律风险。

*2006第1期《浙中律师》第14页

附录一

《非常意见》新书推荐 196

《民营企业法律风险防范》新书推荐 197

附录二

公司法律事务部为企业全方位全过程服务的介绍 ... 198

附录三

我的律师生涯 203

人生记事 219

8 后 记 221





律师在参政议政中的角色和定位

内容提示

在美国,律师中的佼佼者可以成为法官或者总统,而在我国,律师要从社会法律工作者转变为法官或政府官员却是困难重重。目前,我国律师参政议政只能以加入民主党派的名义来行使,或者以政协的名义来行使。目前全国已经有 1000 多名律师成为从全国到地方的各级人大代表和政协委员,但总的来说这一比例还是相当小的,与律师的参政议政能力是不相适应的。现在律师参与国家政治生活的表现除了当选人大代表、政协委员,还有担任国家机关各部门的法律顾问、参与立法工作、协助政府机关参与信访工作,加入民主党派,以民主党派成员身份建言献策等等。尽管律师具备一定的参政议政能力,但是由于各方面原因和局限所致,律师参政议政不可能一蹴而就。

法律与政治有着天然的纽带关系,律师是法律之师,具有良好的参政议政条件,本文从律师的历史发展规律,知识结构和职业特点等方面论述了律师对法律的熟知,对社会真实情况的了解的特征,得出律师在参政议政的大舞台上是有作为的判断。笔者认为,在目前的情况下律师主要应立足于参与立法工作,当选人大代表和政协委员,以尽快融入到国家的政治生活中,从而为国家的经济社会政治建设贡献自己的聪明才智。

相关链接

律师作为法律的宣传者、维护者、实施者,在构建和谐社会中大有可为,要成为推进民主法制建设进程的重要力量。在人大政协的会议上,运用法律专长和广泛接触人民群众的优势,建言献策,反映民意,积极参政议政;在政务活动中,通过担任政府法律顾问,参与行政法律事务,推动政府依法行政。

四川省人大副主任 张宗源

《律师走上参政议政舞台》

据不完全统计,全国各地市县各级人大代表、政协委员中,律师已接近 1000 人,中国律师已逐渐进入参政议政角色。尤其是在十届全国政协委员中,律师首次跻身其中。他们是:中华全国律师协会会长高宗泽、天津何悦律师事务所律师何悦、湖北兆麟律师事务所律师吴德立、贵州辅正律师事务所律师李汉字。律师首次进入全国政协委员行列,反映了律师事业在我国越来越受到重视,律师职业群体将成为我国参政议政一支日渐重要的力量。

摘自《人民日报》

2

《以法律的思维参政议政——四川省律师参政议政情况分析》

目前,全省共有 138 名律师担任各级人大代表、政协委员,占全省律师总人数的 2.2%,其中人大代表 35 人,政协委员 103 人,人大代表中,省级代表 4 人,市州代表 19 人,县代表 12 人。政协委员中,省级委员 6 人,市州委员 34 人,县级委员 63 人。其中,男性 114 人,占 82.6%,女性 24 人,占 17.4%。

摘自《中国律师》

《律师参政人数猛增》

在刚刚完成的上海市区(县)人大、政协换届选举中,本市律师担任市、区(县)人大代表、政协委员的人数由去年的 36 人猛增到 81 人,全市 19 个区(县)均有律师当选。这是记者昨天从上海市司法局得到的消息。上海市律师协会会长朱洪超表

新时期
律师
参政
议政
的
思
考

