

全国律师资格考试指定用书复习指导丛书 ⑦

律师制度 与律师实务

考点分析 单元强化训练

□编写：律考命题研究组
□主编：申明远



吉林文献出版社

全国律师资格考试指定用书复习指导丛书 ⑦

律师制度与律师实务

律考命题研究组 编写

主 编 申明远

副主编 汪国强 李兴林

撰稿人 申明远 李 明 汪国强

李兴林 刘安国 陈端宇

专利文献出版社

图书在版编目(CIP)数据

律师制度与律师实务/申明远等编. —北京:专利文献出版社,1999.5

(全国律师资格考试指定用书复习指导丛书)

ISBN 7-80011-399-X

I. 律… II. 申… III. ①律师制度-中国-律师-资格考试-学习参考资料②律师业务-中国-律师-资格考试-学习参考资料 IV. D926.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(1999)第 08884 号

专利文献出版社出版发行

(北京市海淀区蓟门桥西土城路 6 号 邮编 100088)

北京市朝阳区印刷厂印刷 新华书店北京发行所发行

1999 年 5 月第 1 版 1999 年 5 月第 1 次印刷

开本/850×1168 毫米 1/32 印张/81.95

字数/2000 千字 印数/5000 册

ISBN 7-80011-399-X/G. 001

全套定价:140.00 元(每册 20.00 元)

(批发或有图书质量问题,请拨:010—62344392)

出版说明

为了进一步完善律师资格考试,司法部全国律师资格考试委员会组织编写了《全国律师资格考试指定用书》,作为以后每年命题的依据。为配合司法部全国律师资格考试指定用书的出版发行,特别是为了帮助考生更好的理解、把握指定教材的重点、难点和考试大纲规定的命题范围,全国律师资格考试指定用书复习指导丛书编辑委员会根据全国律师资格考试指定用书和当前最新颁布的法律、法规,在对历年律考的命题规律进行了深入研究的基础上,组织编写了《全国律师资格考试指定用书复习指导丛书》。

一、本套丛书与全国律师资格考试指定用书教材系列保持相当程度的连续性,是教材系列理想的配套用书。

二、本套丛书从总体上把握了指定用书教材系列的精髓,对指定用书教材系列繁杂的理论进行了精心的提炼和概括,为考生提供了最具效率的复习教材。

三、本套丛书依照指定用书教材的体例分为七个分册,即(一)法学基础理论·宪法学/考点分析及单元强化训练;(二)刑事法学/考点分析及单元强化训练;(三)民事法学/考点分析及单元强化训练;(四)商事法学·经济法学/考点分析及单元强化训练;(五)行政法学/考点分析及单元强化训练;(六)国际经济法·国际私法学/考点分析及单元强化训练;(七)律师制度与律师实务/考点分析及单元强化训练。

四、全国律师资格考试指定用书复习指导丛书编辑委员会邀请了北京大学、中国政法大学、中国人民大学等高校的资深学者、专家及北京部分律师事务所的律师参加撰写。编著者在撰写时,紧扣最新颁布的律师资格考试大纲,密切联系了新形势下颁布的一

系列法律、法规(包括1999年3月全国人大通过的《〈中华人民共和国宪法〉1999年修正案》、《中华人民共和国合同法》以及最新颁布的《中华人民共和国土地管理法》、《中华人民共和国证券法》等),并且对律考的趋向作了科学客观的分析。

五、本套丛书的章节与指定用书教材系列保持一致,其体例分四部分,即:[命题重点难点提示]、[典型题例解析]、[单元强化训练]、[单元强化训练答案]。该四部分特点如下:(一)命题重点难点提示。该部分比较详细地分析了指定用书教材系列的重点、难点,并且紧扣最新考试大纲,对通常考查的考点做了重点分析和提示。(二)典型题例解析。该部分针对律考题型的特点和发展趋势,选用了部分典型考题和最新立法案例作为解析对象,解析部分深入浅出,充分贯彻了法学理论与司法实践相结合的律考命题原则,有利于培养考生举一反三的应试能力。(三)单元强化训练。该部分是指定用书教材系列最有益的补充,编著者严格依照最新考试大纲所要求的题型,精心编写了一系列对备考复习行之有效的训练题,这些训练题不仅可以加深考生对教材理论知识的理解记忆,而且在某种程度上反映了律师资格考试命题发展的新趋向。(四)单元强化训练答案。该部分是[单元强化训练]的附属部分,帮助考生检测对所学知识的掌握程度。

本套丛书在编辑、出版过程中,得到了前述有关单位和法律界有关知名人士的大力支持和帮助,在此一并表示衷心的感谢。若书中有疏漏和不当之处,请广大考生和读者不吝指正。

《全国律师资格考试指定用书复习指导丛书》
编辑委员会

1999年5月

目 录

第一篇 律师制度

第一章 律师制度的历史沿革	(1)
[命题重点难点提示].....	(1)
[典型题例解析].....	(2)
[单元强化训练].....	(3)
[单元强化训练答案].....	(5)
第二章 律师执业	(6)
[命题重点难点提示].....	(6)
[典型题例解析]	(11)
[单元强化训练]	(14)
[单元强化训练答案]	(21)
第三章 律师事务所	(22)
[命题重点难点提示]	(22)
[典型题例解析]	(28)
[单元强化训练]	(33)
[单元强化训练答案]	(41)
第四章 律师的业务和权利义务	(42)
[命题重点难点提示]	(42)
[典型题例解析]	(47)

[单元强化训练]	(54)
[单元强化训练答案]	(66)
第五章 律师协会	(67)
[命题重点难点提示]	(67)
[典型题例解析]	(69)
[单元强化训练]	(73)
[单元强化训练答案]	(76)
第六章 法律援助	(77)
[命题重点难点提示]	(77)
[典型题例解析]	(79)
[单元强化训练]	(82)
[单元强化训练答案]	(86)
第七章 法律责任	(87)
[命题重点难点提示]	(87)
[典型题例解析]	(91)
[单元强化训练]	(94)
[单元强化训练答案]	(98)

第二篇 律师职业道德与 执业纪律规范

第一章 概述	(99)
[命题重点难点提示]	(99)
[典型题例解析]	(102)
[单元强化训练]	(103)
[单元强化训练答案]	(106)

第二章 律师职业道德和执业纪律规范	(107)
[命题重点难点提示].....	(107)
[典型题例解析].....	(119)
[单元强化训练].....	(126)
[单元强化训练答案].....	(133)

第三篇 律师实务

第一章 律师参加刑事诉讼	(135)
[命题重点难点提示].....	(135)
[典型题例解析].....	(141)
[单元强化训练].....	(145)
[单元强化训练答案].....	(151)

第二章 律师参加民事诉讼	(153)
[命题重点难点提示].....	(153)
[典型题例解析].....	(158)
[单元强化训练].....	(164)
[单元强化训练答案].....	(171)

第三章 律师参加行政诉讼	(173)
[命题重点难点提示].....	(173)
[典型题例解析].....	(176)
[单元强化训练].....	(180)
[单元强化训练答案].....	(183)

第四章 律师办理的几种常见非诉讼法律事务	(184)
[命题重点难点提示].....	(184)
[典型题例解析].....	(190)
[单元强化训练].....	(193)

[单元强化训练答案]·····	(198)
第五章 律师办理金融、证券法律事务 ·····	(200)
[命题重点难点提示]·····	(200)
[典型题例解析]·····	(204)
[单元强化训练]·····	(205)
[单元强化训练答案]·····	(207)
第六章 律师办理知识产权法律事务 ·····	(208)
[命题重点难点提示]·····	(208)
[典型题例解析]·····	(213)
[单元强化训练]·····	(215)
[单元强化训练答案]·····	(218)
第七章 律师办理房地产法律事务 ·····	(219)
[命题重点难点提示]·····	(219)
[典型题例解析]·····	(221)
[单元强化训练]·····	(222)
[单元强化训练答案]·····	(224)
第八章 律师办理公司法律事务 ·····	(225)
[命题重点难点提示]·····	(225)
[典型题例解析]·····	(226)
[单元强化训练]·····	(228)
[单元强化训练答案]·····	(229)
附录:律师实务文书参考格式 ·····	(231)
1. 刑事自诉状·····	(232)
2. 刑事上诉状·····	(233)
3. 刑事答辩状·····	(234)

4. 申诉书·····	(235)
5. 法庭辩护词·····	(236)
6. 民事起诉状(1)·····	(237)
7. 民事起诉状(2)·····	(238)
8. 民事答辩状·····	(239)
9. 民事反诉状·····	(240)
10. 民事上诉状·····	(241)
11. 管辖异议申请书·····	(242)
12. 强制执行申请书·····	(243)
13. 证据保全申请书·····	(244)
14. 支付令申请书·····	(245)
15. 公示催告申请书·····	(246)
16. 破产还债申请书·····	(247)
17. 先予执行申请书·····	(248)
18. 仲裁申请书·····	(249)
19. 仲裁答辩书·····	(250)
20. 仲裁协议书·····	(251)
21. 行政起诉状(1)·····	(252)
22. 行政起诉状(2)·····	(253)
23. 行政上诉状·····	(254)
24. 行政复议申请书·····	(255)
25. 土地使用权申请书·····	(256)
26. 聘请法律顾问合同·····	(257)
27. 合同审查意见书·····	(258)

第一篇 律师制度

第一章 律师制度的历史沿革

[命题重点难点提示]

一、律师制度

它是国家民主制度和法律制度中的重要组成部分,它是国家确立的有关律师的性质、律师的资格和执业、律师的业务范围及权利义务、律师的法律责任以及律师的管理等方面内容的一项国家司法制度。

1996年5月15日第八届全国人大常委会第十九次会议通过了《中华人民共和国律师法》。这部法律对律师工作改革的成绩给予确定,为律师制度深入改革提出了方向。

我国的律师是指由国家授予资格并准予执业的,专门接受中外公民、法人或其他组织的委托、聘请、请求及法院指定,协助他们进行诉讼或处理其他法律事务,以维护其合法权益的法律专业人员。律师是由国家考核授予资格并准予执业的法律专业人员,他们是应中外当事人、法人或其他组织和公民的委托、聘请、请求及法院指定而参与有关法律事务的,律师是向社会提供法律帮助以维护当事人合法权益的专业人员。

二、律师制度的意义

1. 律师制度是民主与法制的重要保障。
2. 律师制度是加强社会主义现代化管理的重要保障。
3. 律师制度是维护公民、法人及其他组织的合法权益的重要保障。
4. 律师制度有利于对社会主义的法制宣传、教育工作。

[典型题例解析]

不定项选择题

1. 律师制度起源于()。

- A. 民事诉讼制度
- B. 刑事诉讼制度
- C. 诉讼代理制度
- D. 控告式诉讼制度

答案:BC

解析:律师制度起源于古代罗马帝国。它是在罗马民间出现的诉讼代理人的基础上逐渐形成的。古罗马共和时期,法庭允许监护人、保护人以自己的名义代理他人的诉讼行为。至共和末期、帝国初期,辩护人和代理人便正式产生。这种辩护和代理是首先从刑事辩护制度开始的,一些熟悉法律、娴于词令的演说家便接受委托出庭辩护,代理诉讼。到公元5世纪末,对充当辩护的人,要求必须在主要城市学过法律,取得资格。这些人逐渐形成了一个行业,建立起辩护人团体。他们分属于各地区法庭,收取报酬,执行辩护职务,受执政官的监督。这种辩护人的制度,即为律师制度的雏型。所以说,律师制度的沿革是刑事诉讼代理制度的沿革,故本题的正确选项为BC。

2. 我国对律师制度的最早认可是在什么历史时期?()

- A. 奴隶社会
- B. 清朝初期
- C. 清朝末年
- D. 新中国成立之初

答案:C

解析:我国奴隶社会政治上实行君主专制统治,刑事诉讼带有明显的纠问特征,因此,没能形成刑事辩护制度。

从公元前475年至公元1840年长达2000余年的中国封建社

会中,皇权至上,实行专制统治,在刑事诉讼中进一步推行纠问式诉讼,被告人只是一个被追究刑事责任的客体,一个被拷问的对象和供词的提供者。他甚至不能自我辩护,更谈不上请他人为自己辩护。也根本谈不上律师制度的认可和发展,直至清朝晚期鸦片战争后,随着洋务运动的发展,被告人在刑事诉讼中的地位才得以缓慢改善,深刻的社会危机,促使清政府变法改制,其中也包括司法制度的改革。1906年,在沈家本主持下制订了《大清刑事民事诉讼法》,第一次明确规定了律师的地位和作用,是我国有史以来对律师制度最早认可的法律,从上述论述可以看出,对律师制度最早认可的应该是在清朝末年,即本题的合意选项为C。

[单元强化训练]

一、单项选择题

1. 下列各种有关律师和律师制度的说法错误的是()。
 - A. 刑事辩护是律师最基本的业务,也是律师最基本的职责
 - B. 如果没有刑事辩护制度的确立,也就没有律师制度的形成
 - C. 我国的律师制度是在近代社会形成和发展起来的
 - D. 我国民事诉讼法所称的诉讼代理人实际上就是当事人所委托的代为诉讼的律师
2. 新中国成立后第一部明确规定被告人可委托律师代为辩护的法律、法规或规章是()。
 - A. 《中华人民共和国宪法》
 - B. 《中华人民共和国人民法院组织法》
 - C. 《中国人民政治协商会议共同纲领》
 - D. 《中华人民共和国律师暂行条例》
3. 下列有关律师制度的社会性质论述不正确的一项是()。
 - A. 律师制度是司法制度的组成部分
 - B. 律师制度具有阶级性,是统治阶级意志与利益的反映

- C. 律师制度在当代社会已无社会主义与资本主义的性质区别
- D. 律师制度主要是关于律师如何向社会提供法律服务的法律制度

二、多项选择题

1. 我国法律规定, 律师是指由国家授予资格并准予执业的, 专门接受公民、法人或其他组织的委托、聘请、请求及法院指定, 协助他们进行诉讼或处理其他法律事务, 以维护其合法权益的法律专业人员。这一规定表明()。
 - A. 律师是经国家考核授予资格并发给律师工作执照、准予执业的法律专业人员。任何人未经国家授予资格并发给律师工作执照, 都不得以律师名义从事法律服务工作。
 - B. 法律是应当事人、法人、非法人组织以及其他公民的委托聘请、请求及法院指定, 而参与诉讼或非诉讼法律事务的。如果没有接受委托、指定或聘请、请求, 律师就无权参与这些法律事务。
 - C. 律师的职责是向社会提供法律帮助, 以维护当事人和其他受帮助人的合法权益。
 - D. 律师向社会提供法律服务, 是以国家法律认可为前提的, 并受国家法律的保障
2. 我国律师制度是司法制度的重要组成部分, 其内容包括()。
 - A. 律师资格制度
 - B. 律师的性质、任务、业务范围和管理体制制度
 - C. 律师的权利、义务、工作原则制度
 - D. 律师如何向社会提供法律服务制度
3. 律师制度是一种重要的法律制度, 它的特征主要体现在:

()。

- A. 律师制度是国家法律认可的
- B. 律师的业务活动是服务性质的,不具有强制性
- C. 律师制度确立的前提是必须明确规定律师的性质、资格、执业、权利义务、管理机构、业务范围、惩戒规则、法律责任
- D. 律师制度确立的目的是为了监督司法的公正

[单元强化训练答案]

一、单项选择题

1. D 2. B 3. D

二、多项选择题

1. ABCD 2. ABCD 3. ABC

第二章 律师执业

[命题重点难点提示]

一、律师资格

它是指国家确认的、准予从事律师职业的资格。律师资格是公民从事律师职业必须具备的条件和身份,是律师执业的前提和基础。

律师执业实行执业资格准入是由律师职业的特点决定的。律师是一个智力性服务行业,律师通过自己所掌握的法律知识、技能,为公众提供法律服务,因此并非所有的人都能从事律师职业。实行执业资格准入的作用是为了选择符合条件的人员进入律师行业,将不符合条件的人员排斥于行业之外,保证了从业人员的职业素质,提高律师的服务质量,维护律师行业的社会声誉。律师的职业活动不仅涉及国家的司法活动,而且涉及社会生活的各个方面,对律师素质的要求越来越高。我国是社会主义国家,律师是我国的法律工作者,其职责是维护国家法律的正确实施,这就要求律师必须熟知法律、精通业务,具有广博的社会知识和自然科学知识、丰富的实践经验和社会阅历,具有公正无私、刚直不阿,敢于坚持真理、伸张正义、维护法律正确实施的品质。律师资格制度是我国律师制度的一个重要组成部分。

二、律师资格的取得

1. 律师资格的取得条件,指国家规定的申请取得律师资格人员所必须具备的条件。只有符合条件的人员才能按规定的程序,申请授予律师资格。律师资格的取得条件具体包括国籍条件、政治条件、业务条件、道德条件等。

(1)国籍条件。是指国家对申请取得律师资格人员的国籍要求。司法部规定,报名参加律师资格考试的人员,必须具有中华人

民共和国国籍。

(2)政治条件。申请取得律师资格的人员,必须拥护《中华人民共和国宪法》,享有选举权和被选举权。

(3)业务条件。取得律师资格的方式不同,对业务条件的要求也不同。参加律师资格全国统一考试的,必须具有高等院校法学大专、非法学专业本科以上学历或同等专业水平;申请考核授予律师资格的,对业务条件的要求更为严格。

(4)道德条件。司法部规定申请人必须品行良好。品行良好的基本要求包括:遵纪守法;诚实、公正;行为无瑕。

2. 律师资格的取得途径

(1)律师资格全国统一考试。我国是从1986年开始实行的,律师资格全国统一考试是国家举行的专业资格考试,面向社会进行,实行公平竞争、择优录取的原则。律师资格考试每年举行一次,由司法部统一命题、统一制卷、统一组织考试、统一录取。凡符合条件的人员,均可报名参加考试,凡考试合格的,由司法部授予律师资格。关于律师资格考试司法部做了明确规定:

①报名条件。凡是拥护《中华人民共和国宪法》,享有选举权和被选举权,且取得法学大专、非法学专业本科以上学历或同等专业水平,品行良好的中国公民可以报名参加考试。

②被开除公职或被吊销律师执业证书的人员以及受过刑事处罚(过失犯罪除外)的人员不能报名。

③报名程序。司法部公布当年报名的时间。报考人员须在规定时间内,到所在地的司法行政机关报名。报名时,须持本人身份证证明、学历证明和本人近期免冠照片,并应交纳报名费。

④参加考试的人员,应准时到达考场,持准考证和身份证件参考。考试必须遵守考场纪律。考试中有作弊行为、扰乱考场秩序的,将被取消其本次考试的成绩,并在2年内不允许其参加考试。

⑤考生所在地的司法行政机关将考试成绩通知考生。通过考试的,司法行政机关对报名条件进行复核,复核无误的,由律师资格考试指导委员会授予律师资格并颁发律师资格证书;复核中发