



普通高等教育“十一五”国家级规划教材

法学系列



法学系列

潘庆云 主编 (第二版)

法律文书学教程



复旦大学出版社



法学系列

(第二版)

潘庆云 主编 宋 健 副主编

法律文书学教程



复旦大学出版社

www.fudanpress.com.cn

图书在版编目(CIP)数据

法律文书学教程/潘庆云主编. —2版. —上海:复旦大学出版社,
(博学·法学系列)

ISBN 978-7-309-04788-2

I. 法… II. 潘… III. 法律文书-中国-高等学校-
教材 IV. D926.13

中国版本图书馆CIP数据核字(2006)第119061号

法律文书学教程(第二版)

潘庆云 主编

出版发行 复旦大学出版社 上海市国权路579号 邮编 200433
86-21-65642857(门市零售)
86-21-65100562(团体订购) 86-21-65109143(外埠邮购)
fupnet@fudanpress.com <http://www.fudanpress.com>

责任编辑 张永彬

总编辑 高若海

出品人 贺圣遂

印刷 上海申松立信印刷厂
开本 787×960 1/16
印张 26
字数 510千
版次 2007年8月第二版第二次印刷
印数 6001—10100

书号 ISBN 978-7-309-04788-2/D·295
定价 36.00元

如有印装质量问题,请向复旦大学出版社发行部调换。

版权所有 侵权必究

内 容 提 要

法律文书是体现司法公正和社会正义的载体，具有综合性、实践性和技术性等特点。本书以我国最高司法机关最新制定下发的各类法律文书制作格式或样式等规范性文件为依据，总结并吸纳了法律语言学、语体学、修辞学、逻辑学等相关学科的最新研究成果编著而成。上编法律文书总论，系统阐释了法律文书学科的性质、特点及任务，法律文书的特点、性质、作用、分类及制作基本要求，法律文书的语言和表述，法律文书与司法公正等基本理论问题；中编司法机关的主要法律文书和下编其他法律文书具体讲解了公安机关的刑事法律文书，检察机关的法律文书，人民法院的刑事、民事、行政裁判文书，监狱法律文书，律师实务文书，公证文书，仲裁文书和笔录文书的概念、法律依据和功用，结构内容和制作方法，制作中应当注意的细节等带有规律性的问题。内容安排上简明扼要，突出重点和难点，便于读者由点及面，通晓法律文书的整体规律和掌握各主要法律文书的制作技艺。书后附有法律文书制作练习资料，便于读者自学或教师开展教学活动。

本书既是高校法律、公安等专业开设法律文书课的理想教材，也是广大法律工作者制作各类法律文书时必备的案头参考书。

主 编 潘庆云

副主编 宋 健

撰稿人 (以撰写章节先后为序)

潘庆云 安秀萍 刘金华

卓朝君 宋 健 伊晓婷

奚小玮 韦 锋 玉 梅

侯兴宇

二 版 前 言

《法律文书学教程》第一版问世后,得到了同行和读者的欢迎和肯定。2006年,经教育部组织专家评审,本书被确定为“十一五”国家级规划教材;同年,司法部国家司法考试司把法律文书学这门课确定为国家司法考试的必考科目之一。这两件事都说明国家领导机关、相关专家对法律文书学科的重视,作为从事法律文书教学和研究的专业技术人员,我们也深深地感到:随着依法治国方略的深入实施和司法体制改革的全面开展,“法律文书是司法公正与效率、社会公平与正义的载体”这一理念已经得到全社会的普遍认同并且逐步深入人心。以上是本书此次修订的背景。

此次修订,我们主要做了以下工作:

首先对“法律文书总论”部分的三章进行了修订,在基本保持原结构框架不变的同时,尽可能地注入一些新的理念、新的信息。例如,删去原第一章第一节之五“法律文书教学与司法实践”,改为“法律文书学科建设”,以帮助读者了解这门学科的概貌以及其建设和发展的路向等新的情况、新的思路。通过多年的努力,我们用多学科的成果与方法,基本奠定和发展了这门学科的理论层面。这可以说是一个“由简到繁”的过程。但是我们又考虑到现代人,特别是当代的司法干部和法律人工作繁忙、惜时如金的状况,通过修订,把“总论”部分看似头绪纷纭、内容丰繁的阐述,归结、突出为两个理念,以便读者“以简驭繁”:一是对法律文书和法律文书学科而言,要真正理解和掌握:法律文书和法律文书学科的终极目标是司法公正与效率、社会公平与正义,法律文书应当是也只能是司法公正与效率的有效载体;二是就法律文书的制作和运用而言,要求理解和掌握:文书制作者要娴熟地运用法律业务知识,调动一切积极因素,通过全方位的努力,把所有的法律文书都打造成无懈可击的法律语言作品,并中规中矩、合法适时地传播运用。对中、下编分论部分的各章节我们也进行了审订和修改。

1999年,我国《宪法》修正案将“依法治国,建设社会主义法治国家”确立为我国治理国家的基本方略,在后来党和政府的重要文件中进一步指出依法治国的关键是依法行政,而依法行政的主体是最高国家行政机关和地方各级国家行政机关,它们在实现宪法和法律赋予的各项职能、依法行政的过程中,必须依据和凭借行政

机关法律文书的载体功能。因此,在完善行政法制的同时,开展行政机关法律文书建设,规范和优化这类法律文书的制作和运用,显得十分重要。为此,此次修订由潘庆云增写了“行政机关的法律文书”一章,其目的除了对已有的行政机关法律文书进行探索与规范外,还希望引起政府和公众对该类法律文书的关注与重视。但因为将这类法律文书纳入法律文书学科的研究范围,在全国尚属首例,错舛疏漏在所难免,敬请相关专家和广大读者不吝赐教。

最后,借本书修订二版的机会,对给予本书以鼓励和支持的教育部相关领导和专家表示衷心的感谢。对关心和支持法律文书研究和法律文书学科建设的各级领导、社会公众和广大读者表示由衷的谢忱。复旦大学出版社副总编张永彬先生多年来始终如一、一视同仁地关心各门法学学科的教材建设,对本书的编写和再版给予全力的支持和帮助,谨代表全体作者对他表示特别的谢忱!

潘庆云

2007年7月于上海



前 言

法律文书(古今中外对其有不同的称谓)是一个随着法制的滥觞而产生,随着法制的沿革而发展的源远流长的法学范畴。但在国内,把法律文书作为一门学科、一个学术领域进行教学和研究,那还是近二十余年的事。二十多年来,随着政治、经济、文化的发展,特别是法制建设的深入推进和各项法律活动的深化拓展,法律文书这一概念的内涵和外延也已经起了一定的变化或有较大的扩张。特别是近几年来,由于依法治国方略的实施,司法体制改革的推进,“司法公正与效率”、“实现社会公平和正义”已经不仅仅是司法机关的一个努力方向,而且成了深入人心的一个社会价值目标。而司法机关制作的法律文书,就是司法公正的载体,衡量社会公平正义的标尺。

为了适应新形势对各项法律工作提出的要求,规范法律文书的制作,最高司法机关依据经修订或者新制定的我国《刑事诉讼法》、《刑法》、《监狱法》、《律师法》和有关司法解释及其他规范性文件的规定,经过调查研究,对原有的各类法律文书格式进行了多次较大的修改和补充。近年来先后制定、下发了《公安机关刑事法律文书格式(2002版)》、《人民检察院法律文书格式(样本)》、《法院刑事诉讼文书样式(样本)》、《法院刑事诉讼文书的补充样式》、《刑事诉讼中律师使用的文书格式(试行)》、《监狱执法文书格式(试行)》、《要素式公证书格式(试行)》、《〈关于民事诉讼证据的若干规定〉诉讼文书样式(试行)》和《海事诉讼文书样式(试行)》,从而使各类法律文书的规定格式和要素事项较前更趋规范和完善。可见,党和国家司法领导机关在充分肯定法律文书是司法公正的载体的前提下,对法律文书的建设和改革十分重视。

那么,法律文书的学科建设和学术研究的状况又怎样呢?

经过二十余载光阴的打造,法律文书已成了法律院校的一门必修课(有的院校把它作为主干学科);法律文书作为一个研究领域,也已从其他学科(如诉讼法等)的桎梏中独立出来,取得了不俗的成果。不过,在这门学科的理论框架、研究方法、涉猎范围、学术视野诸方面,长期来却进展缓慢,少有突破,使这门学科的发展遭遇“瓶颈”,这恐怕也是一个不争的事实。由于研究的表层化,理念的滞后

性,使得一些教材,甚至是面向全国的教材,二十年来,几乎是一如既往地沿袭陈旧模式。例如在法律文书学科的总(绪)论部分语焉不详、无话可说,或者在传统语文写作的框架中套用格式、主旨、材料、语言来解析法律文书的制作规律等等。正因为如此,使得这门课程教学成为了法律文书的文种展示和格式演绎,使学习者索然无味甚至望而生畏。

笔者从 20 世纪 80 年代初开始亲历了这门学科的建立、完善、发展和遭遇“发展瓶颈”等阶段,用了半生的光阴从事这门学科和相关学科(例如法律语言学)的探索耕耘,我深深感到:

为了有效地促进我国法律文书制作质量的全面提高,使法律文书真正成为司法公正、社会公平正义的有效载体,推进依法治国方略的全面实施,我们必须加大法律文书学科的建设力度,力争在 21 世纪的头十年,在这门学科建立的第三个十年中,能够应验“三十而立”这句古话,把它建设成一门具有独特的比较科学的研究方法和系统的理论体系的成熟学科。

为了达到这一目标,必须以司法制度改革,包括审判方式改革为契机,在依法治国的视野下,重新审视法律文书学科的定位;以审判方式和裁判文书改革的成果促进法律文书学科建设;加大科研力度,以科研成果促进与丰富法律文书教学,深化拓展法律文书研究;探索和改进法律文书教学,努力诱发学习者的兴趣;最后,在拓展、深化法律文书研究的基础上建立一门名副其实的法律文书学^①。

为了实现上述构想,多年来我一直在苦思冥想、身体力行、著书立说。2004 年复旦大学出版社张永彬副总编商之于我能否牵头进行博学系列法律文书学教材的编写。因为法律文书学科建设正是我多年来一个挥之不去的夙愿,复旦大学是我的母校,复旦的校训“博学而笃志,切问而近思”是数十年来指导我治学和做人的准则,因此我未加思索即予以肯定的答复。此后,我就利用学术会议等机会,联系上海和全国各地法律院校从事法律文书教学和研究的业务骨干,组建《法律文书学教程》、《法律文书范例评析》这两本书稿的作者队伍。现在,由于大家的互相支持,全力合作,这两本书稿终于完成了。

与同类教材相比,这本《法律文书学教程》具有下列显著特色:

一是密切结合司法实践,反映司法制度和法律文书改革的最新成果。

二是对法律文书体系开展多角度的深入探讨,深化、拓展了对法律文书学科和法律文书的认知研究,有助于学习者通晓法律文书的整体规律和掌握各主要法律

^① 参见潘庆云:“以审判方式改革为契机,加强司法文书学科建设”,载《法学新问题探论》,上海社科院出版社 2000 年版。文中对法律文书学科建设等有详尽评析。

文书的制作技艺。

三是总结并吸纳法律语言学、语体学、修辞学、逻辑学等相关学科的研究成果，为法律文书学科建设和法律文书制作运用服务。

四是内容安排简明扼要、突出重点，不求面面俱到、不大量罗列法律文具体文种，但求突破难点，掌握要点，由点及面，通晓规律，举一反三，提高学习实效。

此外，书后还附有法律文书制作练习资料，便于全面、完整地开展教学活动。

本教材由华东政法学院法学教授潘庆云主编，西北政法学院教授宋健任副主编。其他参编人员及具体分工情况如下：

第一、二、三、四、十二章和附录由潘庆云撰写；

第五章由山西省政法管理干部学院副教授安秀萍撰写；

第六章第一节至第七节由中国政法大学副教授刘金华撰写，第八节由潘庆云撰写；

第七章由中南财经政法大学副教授卓朝君撰写；

第八章由西北政法学院教授宋健撰写；

第九章由上海电视大学法律系讲师伊晓婷撰写；

第十章由上海政法学院经济法系副主任奚小玮撰写；

第十一章由西南政法大学副教授韦锋撰写，伊晓婷增补；

第十三章第一节至第七节由广西政法管理干部学院副教授玉梅撰写，第八节由潘庆云撰写；

第十四章由贵州警官职业学院法律二系副教授侯兴宇撰写；

全书由潘庆云总体设计、定稿和统稿。

在本书的酝酿和撰写过程中，得到复旦大学出版社副总编张永彬先生多方面的指导和全力关心、帮助。在撰著的过程中，得到各位合作者热忱的支持和帮助，参阅了各位学者专家的多部同类教材及相关学科的著述，在此一并致以谢忱。

潘庆云

2005年8月于上海

目 录

上编 法律文书总论

第一章 法律文书学科概述	3
第一节 法律文书学科的性质、特点、任务和法律文书学科建设	3
第二节 中国法律文书的历史沿革以及对法律文书的认知研究	9
第二章 法律文书概述	18
第一节 法律文书的概念、特点与性质	18
第二节 法律文书的作用	22
第三节 法律文书的分类	25
第四节 法律文书制作的基本要求	26
第三章 法律文书的语言和表述	34
第一节 法律文书的语言	35
第二节 法律文书的表述	53
第四章 法律文书与司法公正	72
第一节 法律文书的终极目标以及法律文书的两重性	72
第二节 中国(大陆)法律文书的现状及其成因	77
第三节 改革优化法律文书,追求和实现司法公正	79

中编 司法机关的主要法律文书

第五章 公安机关的刑事法律文书	89
第一节 概述	89
第二节 呈请立案报告书	94
第三节 呈请破案报告书	97
第四节 提请批准逮捕书	98
第五节 通缉令	101



第六节	起诉意见书	103
第七节	呈请撤销案件报告书	105
第六章	检察机关的法律文书	108
第一节	概述	108
第二节	立案决定书	111
第三节	起诉书	112
第四节	不起诉决定书	119
第五节	刑事抗诉书	122
第六节	民事(行政)抗诉书	126
第七节	公诉意见书	129
第八节	论辩型法律文书和非论辩型法律文书制作的比较研究	130
第七章	人民法院刑事裁判文书	136
第一节	概述	136
第二节	第一审刑事判决书	139
第三节	第二审刑事判决书	147
第四节	再审刑事判决书	152
第五节	刑事附带民事判决书	155
第六节	刑事裁定书	160
第八章	人民法院民事裁判文书	163
第一节	概述	163
第二节	第一审民事判决书	167
第三节	第二审民事判决书	176
第四节	再审民事判决书	180
第五节	特别程序民事判决书	183
第六节	民事调解书	188
第七节	民事裁定书	190
第八节	民事决定书	194
第九章	人民法院行政裁判文书	198
第一节	概述	198
第二节	第一审行政判决书	202
第三节	第二审行政判决书	208



第四节	再审行政判决书	211
第五节	行政赔偿调解书	215
第六节	行政裁定书	216
第十章	监狱法律文书	222
第一节	概述	222
第二节	罪犯入监登记表	226
第三节	提请假释(减刑)建议书	228
第四节	监狱起诉意见书	230
第五节	罪犯奖励(处罚)审批表	233
第六节	对罪犯刑事判决提请处理意见书	235
第七节	罪犯出监鉴定表	237
下编 其他法律文书		
第十一章	律师实务文书	243
第一节	概述	243
第二节	刑事案件律师代书文书	245
第三节	民事案件律师代书文书	257
第四节	行政案件律师代书文书	273
第五节	其他律师代书文书	279
第六节	律师工作文书	288
第十二章	公证文书	296
第一节	概述	296
第二节	公证书通说	299
第三节	常用要素式公证书	303
第十三章	仲裁文书	311
第一节	概述	311
第二节	仲裁协议书	314
第三节	仲裁申请书	317
第四节	仲裁答辩书	319
第五节	仲裁调解书	321
第六节	仲裁决定书	323
第七节	仲裁裁决书	324
第八节	涉外仲裁文书	327

第十四章 行政机关法律文书	331
第一节 概述	331
第二节 立案审批表	334
第三节 案件调查终结审批表	336
第四节 行政处罚听证通知书	339
第五节 结案审批表	340
第六节 行政处罚决定书	342
第七节 强制执行申请书	345
第八节 行政复议申请书	346
第九节 行政复议决定书	348
第十五章 笔录文书	352
第一节 概述	352
第二节 现场勘查笔录	356
第三节 讯问笔录	357
第四节 调查笔录	359
第五节 法庭审理笔录	360
第六节 合议庭评议笔录	363
附录：法律文书制作练习资料集锦	365
一、提请批准逮捕书	365
二、起诉意见书	365
三、起诉书	366
四、不起诉决定书	368
五、第一审刑事判决书	369
六、第一审刑事附带民事判决书	371
七、第二审刑事判决书	372
八、第一审民事判决书	373
九、第二审民事判决书	376
十、第一审民事调解书	377
十一、第一审行政判决书	378
十二、第一审民事裁定书	378
十三、民事起诉状	379
十四、民事上诉状	382
十五、民事答辩状	383
十六、刑事自诉状	384



十七、刑事上诉状	385
十八、行政起诉状	387
十九、民事代理词	388
二十、辩护词	391
二十一、提请假释建议书	393
二十二、监狱起诉意见书	394
二十三、公证文书	395
二十四、仲裁申请书	396
二十五、仲裁答辩书	397
参考书目	398

上 编

法律文书总论

