

律师办案艺术

实用全书

主编：田文昌



中国人民公安大学出版社

律师办案艺术实用全书

主编：田文昌

(上卷)

中国人民公安大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

律师办案艺术实用全书/田文昌主编. --北京:中国人民公安大学出版社,1998

ISBN 7-81059-251-3

I. 律… II. 田… III. 律师业务-工作方法-中国 IV. D
926.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(98)第 34110 号

中国人民公安大学出版社出版发行

(北京木樨地南里 邮编 100038)

新华书店北京发行所经销

北京忠信诚胶印厂印刷

787×1092 毫米 1/16 105.25 印张 1800 千字

1998 年 12 月第 1 版 1998 年 12 月北京第 1 次印刷

印数:1~3500 册 定价:498.00 元(上、下)

ISBN 7-81059-251-3/D · 206

《律师办案艺术实用全书》编委会名单

主 编:田文昌(全国律协刑事辩护委员会主任)

副主编:李国梁(广东省律协副会长兼秘书长)

编 委:(排名不分先后)

付海波	王 宏	杨 鹏	刘 洋	吴天迪	孙 力
蒋培生	李 丽	王明亚	赵乃强	胡卫兵	张玉田
张天迪	王 磊	王春平	张 健	王建波	张义军
卜凡城	赵 雷	许柏霞	徐 虎	罗松平	余平姣
杨海花	谢 热	赵 强	李国梁	佟丽华	武建华

撰稿人:(排名不分先后)

张 谦	张凌宇	朱金贵	王从容	陈志强	海 天
石吉英	叶枝青	李雪峰	张国强	李诗群	商桂江
全 新	王颖波	李 西	李华伟	王烈胜	周锦龙
于俊青	王 艳	乔 虹	张铁山	张风杰	张劲松
刘延明	周 军	赵 坚	周立超	黄栩生	张仁秀
寥慧勇	秦晓慧	和宏光	许柏玉	许柏祥	董 敏
张文超	邓 多	高 勇	刘延庆	余春侠	马新明
郅英才	赵云鹏	刘守根	刘 蔷	王正国	吴宝清
周宗禄	熊梓敬	蔡伟林	盛 琦	曹杰红	池 腾
马成威	李发春	陈 哲	张 玺	杨 明	刘 强
石建刚	王 奕	李 春	翟津壮	闫鹏飞	吴雪梅
张智力	郭元君	沈爱武	王永春	张德胜	刘 坤
曹新忠	朱香玲	黄永梅	陈志安	刘瑞林	刘 兰
马永夫	张淑华	霍 深	王 飞	张明星	聂怀兵
刘小洁	孟凡强	刘 兰	王 翔	刘忠欣	刘成林
高金柱	蔡长明	李翰全	姚国军	徐 建	陈爵波

《律师办案艺术实用全书》序言

律师,是现代法治社会不可缺少的重要角色,没有律师就不足以言法制。

律师,受托于忧烦危急之际,效命于是非曲直之间,参与诉讼,维护委托人的合法权益,协助司法机关公正执法,维护法律的尊严。职责与使命要求律师具有过硬的政治素养,思想水平和业务技能。鉴此,北京大学及中国人民大学的专家教授、京都律师事务所业务精英及全国人大法工委部分学者历经数载编撰了这部指导律师办案的实务专著——《律师办案艺术实用全书》。

本书编者以精湛的法学造诣和丰富的实践经验,通过潜心细致的研究和对大量资料的精心筛选,把律师办案工作中的方法、技巧、策略、谋略、技术运用通过归纳、总结、加工和提炼,使之升华到艺术高度,突出律师工作的艺术性,实现了艺术指导价值和实际操作价值的高度统一,使本书具有以下显著特色:

一是范围广内容新。本书几乎涉及律师工作的各个方面,如律师刑事辩护、调查质证、民事和经济代理、企事业法律顾问、法律问题的解答、律师代书等诸多方面,而且附有大量案例分析,深入浅出,既有理论高度,又有实践指导意义。本书从选题、选材到具体编撰,都不落窠臼,独特新颖,令人耳目一新。

二是实用性强。律师工作是一项非常注重实践的工作,离开实践谈理论,无疑于纸上谈兵。本书编者在这方面下了不少功夫,从法庭论辩技巧、方法、办案技能、谋略到选择案例等,都突出实用价值,特别是系统介绍了律师在刑事辩护、刑事代理、民事诉讼、经济诉讼、行政诉讼、非诉讼代理等业务活动中如何运用论辩的方法、技巧和策略,如何选择论辩角度有效地进行论辩,以及在具体案件的论辩活动中应注意的问题等,从而使律师办案工作有规律可循,增强了律师办案工作的可操作性,真正使广大律师能够一书在手,办案不愁。

我们相信,本书的问世无疑将对提高律师业务水平,维护法律的公正和尊严,起到积极的推动作用。

我们期待:通过本书以后迪思维,艺术地运用技巧、策略、方法、谋略,叩开成功律师的大门,使律师艺术之花在祖国大地遍地开放。

由于时间仓促,加之水平所限,本书的疏漏之处在所难免,尚望读者予以指正。此外,本书编写中得到了许多法律界前辈和学者的关心支持,在此谨向他们表示诚挚的谢意。

本书编委会

一九九八年十一月

第一编 总 论

目

录

第一章 律师——神圣的职业..... (1)

第一节 律师的由来 (1)

一、律师制度的起源..... (1)

二、近代律师制度的形成..... (3)

三、中国的律师制度..... (4)

第二节 律师职业内容 (7)

一、律师的五大功能..... (7)

二、律师的职业活动范围..... (9)

三、律师的权利义务 (15)

第三节 律师职业素质要求 (17)

第二章 做一名优秀律师是一门艺术 ... (46)

第一节 怎样做个好律师 (46)

第二节 律师艺术的内容概述 (50)

第三节 律师艺术的误区 (51)

一、运用内容错误 (51)

二、运用方法错误 (52)

三、诡辩与强辩 (55)

第三章 赢得诉讼——律师办案艺术的

充分体现..... (61)

第一节 轻松取胜 (61)

第二节 如何赢得一审 (73)

一、会见当事人 (73)



二、诉状	(74)
三、书面证据	(75)
四、问题的确定	(75)
五、证人证言	(76)
六、辩论	(77)
第三节 怎样赢得上诉	(77)
一、有实效的诉状	(78)
二、具有说服力的口头论辩	(82)

第二编 分 论

第一章 论辩艺术——律师办案艺术

的核心 (87)

第一节 论辩艺术概述 (87)

一、法庭论辩是一门艺术 (87)

二、论辩艺术的辅助艺术 (88)

三、律师论辩艺术的特点 (97)

第二节 论辩艺术的目的 (99)

一、掌声和鲜花不是论辩目的 (99)

二、胜诉不等同于论辩艺术 (101)

三、法庭论辩的目的 (102)

第三节 论辩艺术的魅力 (104)

一、法庭论辩艺术是一朵植根于社会现实的艺术
奇葩 (104)

二、法庭论辩是一门综合性艺术 (106)

三、法庭辩论艺术是一种现实冲突的正义之设	(108)
第四节 辩论艺术的行为及结构	(110)
一、法庭辩论蕴含着严谨的程序和结构	(110)
二、法庭辩论程序必须严格遵守法律	(111)
三、法庭辩论是信息的传播感应过程	(113)
四、证明和反驳是法庭辩论的中心内容	(116)
第五节 辩论艺术的范围与重点	(117)
一、弄清辩论范围的重要性	(117)
二、法庭辩论的范围	(118)
三、法庭辩论的重点	(121)
第六节 辩论艺术的形胜、抢先与应变	(122)
一、形胜	(122)
二、抢先	(128)
三、应变	(134)
第七节 辩论艺术的运用 (一)	(141)
一、巧引话题,创设语境	(141)
二、注重场合,切合对象	(145)
三、注意倾听,适时发问	(152)
四、把握距离,观察态势	(164)
五、讲究幽默,着意情趣	(177)
第八节 辩论艺术的运用 (二)	(186)
一、充分准备,以求取胜	(186)
二、开场发言,重在造势	(189)
三、风姿勃发,言行潇洒	(193)
四、交叉询问,讲究艺术	(199)
五、针锋相对,击中要害	(204)
六、适时识势,知己知彼	(207)

目

录

目

录

七、控制感情，理性剖析	(212)
八、论辩重在辩终，开怀贵在最后	(216)
第九节 论证的方法艺术	(222)
一、直接论证法	(222)
二、分析论证法	(224)
三、对比论证法	(226)
四、演绎论证法	(227)
五、反证法	(228)
六、类比论证法	(230)
七、例证法	(230)
八、引证法	(232)
九、喻证法	(232)
十、因果论证法	(233)
十一、综合论证法	(235)
第十节 法庭论辩中的反驳艺术	(235)
一、反驳的角度	(236)
二、反驳的基本要求	(239)
三、反驳的基本方法	(240)
四、反驳的技巧	(240)
第十一节 法庭论辩中的诡辩与对策 ...	(248)
一、诡辩——论辩的副产品	(248)
二、诡辩万花筒	(250)
三、堵住诡辩者之口	(252)
第十二节 法庭陈述艺术	(254)
第十三节 交叉询问艺术	(271)
第二章 代书艺术	(289)
第一节 律师代书艺术概述	(289)

一、律师代书的基本要求·····	(289)
二、律师代书的艺术·····	(292)
三、制作文书的要点·····	(295)
四、法律文书语言的使用·····	(317)
第二节 诉讼文书概述·····	(321)
一、法律文书的概念、特点和作用·····	(321)
二、法律文书的沿革和分类·····	(332)
第三节 律师代书应注意的问题·····	(344)
一、代书原则上应注意的问题·····	(344)
二、代书内容和形式上应注意的问题·····	(346)
第四节 各类文书的代书艺术·····	(350)
一、刑事自诉状·····	(352)
二、民事起诉状·····	(365)
三、行政起诉状·····	(387)
四、刑事上诉状·····	(392)
五、民事上诉状·····	(404)
六、行政上诉状·····	(418)
七、第一审民事答辩状·····	(425)
八、第一审行政答辩状·····	(432)
九、民事上诉案件答辩状·····	(439)
十、行政上诉案件答辩状·····	(443)
十一、刑事、行政申诉状和民事再审申请书·····	(448)
十二、刑事附带民事、民事反诉状·····	(462)
十三、刑事、民事、行政撤诉申请书·····	(469)
十四、财产保全申请书·····	(480)
十五、先予执行申请书·····	(492)
十六、证据保全申请书·····	(500)
十七、申请执行书·····	(509)





十八、支付令申请书	(522)
十九、公示催告申请书	(528)
二十、企业法人破产还债申请书	(534)
二十一、辩护词	(546)
二十二、代理词	(573)
二十三、几种海事诉讼申请书	(588)
第三章 调查质证艺术	(594)
第一节 阅卷艺术	(594)
一、律师的阅卷权	(594)
二、律师阅卷的要求	(597)
三、律师阅卷的艺术	(608)
第二节 庭外调查与当庭质证艺术 ...	(613)
一、庭外调查	(613)
二、庭审调查与质证	(623)
三、国外律师当庭质证典型示例	(634)
第四章 举证艺术	(657)
第一节 举证艺术概述	(657)
一、收集证据的要求	(657)
二、审查证据的要求	(659)
三、运用证据的要求	(662)
第二节 举证艺术	(666)
一、庭审前的取证技巧	(667)
二、庭审时的举证技巧	(671)
三、举证中存在的几个问题	(673)
第三节 举证艺术的具体运用	(675)
一、举证艺术的运用	(675)
二、典型示例	(681)

第五章 会见艺术 (684)**第一节 律师会见的要求** (684)

一、律师会见的意义 (684)

二、律师会见的内容 (686)

三、会见被告人 (688)

第二节 律师会见的艺术 (690)

一、律师会见的安排 (690)

二、律师会见的艺术 (690)

第六章 律师非诉讼业务的艺术 (696)**第一节 谈判艺术** (696)

一、律师谈判的特征 (696)

二、律师谈判的模式 (697)

三、律师谈判的原则 (698)

四、律师谈判的要求 (699)

五、律师谈判的艺术 (670)

第二节 法律顾问艺术 (714)

一、法律顾问的概念与特征 (714)

二、法律顾问的工作范围 (716)

三、法律顾问的工作原则和艺术 (717)

四、律师担任企业法律顾问 (720)

五、律师担任企业法律顾问的工作任务和职责
范围 (723)

六、律师担任企业法律顾问的聘请程序 (726)

七、律师担任企业法律顾问的权利和义务 (728)

八、律师担任企业法律顾问的纪律和制度 (728)

九、律师担任社会团体、公民个人法律顾问 (729)

第三节 调解艺术 (730)



一、律师调解的条件与范围	(730)
二、律师主持调解的原则	(732)
三、律师调解的艺术	(733)
四、律师主持调解应注意的几个问题	(736)
第四节 法律咨询艺术	(738)
一、法律咨询概述	(738)
二、法律咨询的原则	(738)
三、法律咨询的要求	(739)
四、律师解答法律咨询的技巧	(740)
五、常见问题的处理	(749)
第七章 律师的代理艺术	(756)
第一节 代理艺术概述	(756)
一、律师代理的特征	(756)
二、律师代理的范围	(757)
三、律师代理的内容	(758)
四、诉讼代理的艺术	(759)
五、诉讼代理中存在的问题	(764)
第二节 刑事诉讼中的律师代理艺术	(766)
一、概述	(766)
二、刑事自诉案件中的律师代理	(769)
三、刑事附带民事诉讼当事人与公诉案件中受害人的律师代理	(773)
四、反诉代理	(780)
五、公诉案件被害人的代理	(781)
六、附带民事诉讼的代理	(784)
七、刑事申诉阶段的代理	(786)
第三节 民事诉讼中的律师代理艺术	(788)

一、概述.....	(788)
二、诉前委托.....	(795)
三、诉讼代理.....	(800)
四、几种民事诉讼案件中的律师代理.....	(812)
五、涉外民事诉讼中的律师代理.....	(828)
六、涉港、澳、台问题的民事纠纷代理.....	(838)
第四节 行政诉讼中的律师代理艺术	(842)
一、概述.....	(842)
二、律师担任行政诉讼代理人的工作.....	(845)
三、律师在开庭审理中的工作.....	(851)
四、行政侵权损害赔偿诉讼.....	(853)
第五节 行政复议与申诉中的律师代理艺术	(856)
一、代理行政复议.....	(856)
二、代理申诉.....	(874)
第六节 仲裁中的律师代理艺术	(879)
一、概述.....	(879)
二、国内仲裁中的律师代理艺术.....	(893)
三、涉外仲裁中的律师代理艺术.....	(901)
第七节 无争议非诉讼单项法律行为的 律师代理艺术	(920)
一、概述.....	(920)
二、律师代理无争议非诉讼单项法律行为的 范围和应注意的问题.....	(923)
三、律师代理的几种主要的无争议非诉讼单项法律 行为.....	(925)
第八章 律师参与公益事业的艺术	(960)

目

录

目

录

第一节 律师与公众利益	(960)
一、新的职业	(960)
二、来自职业内部的压力	(962)
三、法律专业学生和法律事务所	(963)
四、开业律师	(965)
五、来自外界的压力——新要求、动乱和控诉 ...	(967)
六、公益反应为何发生在这些地方	(970)
第二节 公众利益当事人	(974)
第三节 律师对新职业作用的追求	(984)
一、作为社区中公民的律师	(985)
二、作为当事人需求满足者的律师	(987)
三、受到其所在机关影响的律师	(989)
四、影响其事务所和职业的公益律师	(990)
第四节 新的律师作用对于整个职业界的意	
义	(993)
第五节 法律援助	(1002)
一、法律援助对象	(1003)
二、法律援助机构	(1008)
三、法律援助程序	(1012)
四、律师的法律援助义务	(1015)
五、法律援助制度的健全与发展	(1017)
第六节 前景	(1019)
一、公益事业负担、经济负担及其他负担	(1019)
二、法律实务是一项公众事业	(1029)
第九章 律师办理当前热点经济案件	
的艺术	(1034)
第一节 律师办理银行业务艺术	(1034)

目

录

一、 律师银行业务范围	(1034)
二、 银行贷款担保法律实务	(1054)
三、 信用证法律实务	(1077)
附 律师银行业务案例评析	(1109)
第二节 律师办理票据业务艺术	(1122)
一、 关于票据的效力问题	(1122)
二、 公示催告程序运用	(1124)
三、 空白票据问题	(1130)
四、 票据抗辩问题	(1134)
五、 票据善意取得问题	(1141)
六、 票据时效问题	(1142)
附 律师票据业务案例评析	(1145)
第三节 律师办理保险业务艺术	(1153)
一、 保险受益人的认定问题	(1153)
二、 保险金额的支付问题	(1157)
三、 保险代位求偿权问题	(1162)
附 保险案例评析	(1165)
第四节 律师办理证券法律业务艺术	(1184)
一、 证券仲裁中的律师业务	(1184)
二、 律师与证券诉讼	(1191)
附 证券业务案例精选	(1208)

第三编 律师办案谋略三十六计

一、 敲山震虎法	(1229)
二、 针锋相对法	(1232)