



● 主编 彭云业

律师制度与实务



● LSHZHUYISHW

山西人民出版社 出版

序 言

律师制度是人类文明的象征。人类进入了文明时代，才开始有律师制度的萌芽。随着文明的进步与发展，人类自身尊严的提高，法制原则的确立，律师制度便日益健全起来。

最早的律师制度，产生于古代罗马奴隶制共和国的后期。从公元前三世纪开始至公元三世纪，由于商品生产和贸易日益兴盛，社会关系越来越复杂，签订产品交换契约的行为日益频繁，再加上罗马共和国规定，诉讼必须根据执政官或法务官的告示，按法定的程序进行。当事人在诉讼中，特别是在法庭进行辩论时，需要熟悉法律知识的人协助。因此，从共和国末期到帝国初期（公元前一世纪后半期），辩护人应运而生，这便是人类最早的律师制度。当时充当辩护人的，必须是在主要城市学过法律，取得一定资格的人。后来律师成为一种专门职业，组成自己的职业团体，成为专职律师。古代罗马的思想家西塞罗，就是有名的律师，他以辩护杀人案而名噪一时。

西罗马帝国被北方蛮族入侵的铁蹄踏平后，欧洲进入了中世纪，是一个封建社会。长期的军事割据和自给自足的农奴庄园式经济，遏制着商品货币关系的发展，民事法律关

系大为减少，法律家的活动地盘也大大减少。再加上封建社会宗教裁判所采用“神明裁判”，世俗法庭采用“纠问式”审判方法。在这种审判方式中，最主要的证据是被告人的口供，因此，法庭千方百计取得其口供，于是刑讯逼供、严刑拷问，成为最普遍的现象。不仅可拷问被告人，也可以拷问证人，甚至还拷问原告人。我国《唐律》规定：“诸拷囚限制而不首者，也拷告人。”即是典型事例。在此情况下，被告人没有辩护权，当然也不需要律师了，因此，中世纪律师制度衰落了。

近代的律师制度，是由于资产阶级的兴起而发展起来的。十七、十八世纪，欧洲涌现了一批启蒙思想家。英国有李尔本、霍布斯、洛克，法国有孟德斯鸠、伏尔泰、狄德罗、卢梭等人。他们提出了“自由”、“平等”、“天赋人权”等思想，反对封建制度。在司法制度上，反对封建的“纠问式”制度，提倡辩论式诉讼方式。李尔本在《人民约法》一书中明确主张被告人应有权辩护或请他人协助辩护。孟德斯鸠等人也极力主张当事人有权为自己辩护。

资产阶级夺取政权后，先后制定了律师制度，英、美、法等国，把律师制度写入宪法性文件中。1791年，美国宪法修正案第六条规定：刑事案件被告人有权要求司法机关，“以强制程序取得对其有利的证人，并取得律师帮助为其辩护”。1789年，法国大革命时，根据第三等级的要求，审判时“不得禁止被告人接受辩护人的援助。”1793年《雅各宾宪法》规定，国家要有“公设辩护人”。1808年，拿破仑制定的《刑事诉讼法》规定了辩护原则及律师制度。日本在明治初期也颁布了《代言人规则》，建立了律师制度。从此，资

本主义国家大多采用律师辩护制度。这种制度，在反对封建司法制度中曾经起过历史的进步作用。

但是，众所周知，资本主义的律师制度是建立在生产资料私有制的基础之上的，它是为巩固资本主义制度，维护资产阶级的统治服务的。资本主义社会的律师和当事人之间完全是一种金钱关系，律师不过是资产者拿钱雇用的代言人。正如恩格斯指出的：“谁要是穷得雇不起这种讼棍式的辩护人来对抗官方的讼棍伎俩，过去那些为保护他而创立的一切形式就会对他们不利。谁要是穷得请不起一个辩护人或相当数目的证人，那末即使他的案件还有些模棱两可，他也一定要遭殃。”（《马克思恩格斯全集》第1卷，第699页）资本主义国家的法律往往多如牛毛，前后矛盾，漏洞百出。这种庞杂凌乱的情况，为资产阶级律师设置了“摇钱树”。他们拨弄是非，挑词架讼，故意争诉不休，从中渔利。针对英国习惯法与成文法杂乱无章的情况，恩格斯还指出：“高明的律师随时都能找到有利被告的漏洞”，“在这里律师就是一切，谁对这一堆乱七八糟矛盾百出的法律杂烩确实花费了足够的时间，谁在英国的法庭上就是全能。”（《马克思恩格斯全集》第1卷，第702页）在资本主义的律师制度下，真是“大门八字开，有理无钱莫进来”。许多没有钱的当事人，是根本无法享用律师的辩护制度的好处的。

我国的律师制度是社会主义司法制度的重要组成部分，是实现民主制度化、法律化，进一步加强社会主义民主和健全社会主义法制的重要内容。

我国社会主义新型的律师制度是在1954年宪法公布以后，根据宪法第76条规定的“被告人有权获得辩护”的精神

建立起来的。1957年6月，全国有十九个省市成立了律师协会和法律顾问处。但是，至1957年底，由于受左倾思想的影响，律师工作被迫停止。历史的教训是沉痛的：在法律的尊严受到摧残的地方，一切非法的东西便会应运而生，而此时此刻，人民就会遭殃，国家就会不安。党的十一届三中全会以后，加强了社会主义法制建设，律师工作又逐步恢复。1980年8月第五届全国人民代表大会常务委员会第十五次会议通过了《中华人民共和国律师暂行条例》，这是我国律师制度的立法，是我国律师制度进入新阶段的标志。1986年9月在司法部领导下举行了全国第一次律师资格的统一考试，使律师建设走上了正轨。

我国的律师是国家的法律工作者，其任务是对国家机关、企业事业单位、社会团体和公民提供法律帮助，以维护法律的正确实施，维护国家、集体的利益和公民的合法权益。

律师进行业务活动，必须以事实为根据，以法律为准绳，忠实于社会主义事业和人民的利益。

我国律师暂行条例的这些规定是至关重要的。它要求从事律师工作的人必须忠实于社会主义法制原则，维护宪法和法律的尊严，全心全意为人民服务，树立崇高的职业道德，使我们无愧于“法律工作者”的光荣称号。

在社会主义法制建设中，律师工作是极其重要的一环。但是，目前我国律师的数量和质量都有待于提高。律师工作是牵涉面极广的工作，如何做好律师工作，是值得认真研究的。

正是出于这种思考，山西大学法律系讲师彭云业同志在校内外讲授《律师制度和律师业务》这门课的基础上，结合他

多年从事律师工作的实际经验，主编了《律师制度与实务》一书，采用问答式的方式，将律师制度产生的沿革、律师的任务、律师的业务范围和律师的职业道德等方面的问题，都作了详尽的解答。彭云业等同志勤奋好学，潜心钻研，加之他们自己都从事律师的实际工作和司法工作，对律师制度和律师业务有精深的研究。全书理论联系实际，实用性很强，对从事律师工作的同志是很有帮助的。但愿本书的出版，会给广大律师和法学工作者带来学习上的便利，为社会主义法制建设作出一定的贡献！

王成宜

1990年4月15日

目 录

第一部分 中外律师制度

- 什么是律师制度？它有哪些基本特征？……………（1）
- 律师制度是如何产生的？古罗马的律师制度是怎样的？……………（2）
- 近代资本主义的律师制度是如何建立的？……………（4）
- 美国的律师制度和律师的状况怎样？……………（5）
- 英国的律师制度和律师的状况怎样？……………（8）
- 日本的律师制度和律师的状况怎样？……………（10）
- 联邦德国的律师制度和律师的状况怎样？……………（14）
- 法国的律师制度和律师的状况怎样？……………（14）
- 印度的律师制度和律师的状况怎样？……………（15）
- 苏联的律师制度和律师的状况怎样？……………（17）
- 香港的律师制度和律师的状况怎样？……………（19）
- 台湾的律师制度和律师的状况怎样？……………（21）
- 旧中国的律师制度和律师的状况如何？……………（23）
- 新中国的律师制度是如何建立发展起来的？……………（25）
- 党的十一届三中全会后，我国的律师制度是如何恢复和发展的？……………（27）
- 资本主义律师制度的性质如何？……………（30）
- 我国律师制度的性质如何？……………（32）
- 我国律师的主要业务有哪些？……………（34）
- 我国律师在进行业务活动时应遵循哪些基本原则？……………（38）

我国律师在进行业务活动时享有那些权利？	(42)
我国律师应履行那些义务？	(43)
我国律师应具备那些业务素质？	(44)
什么是律师职业道德？其调整对象有那些？	(48)
我国律师职业道德规范包括那些内容？	(49)
培养律师职业道德有何重要性？	(52)
培养律师职业道德的主要途径有那些？	(54)
我国律师资格条件是怎样规定的？	(55)
律师资格是如何取得的？	(57)
律师协会是什么样的组织？	(58)
我国律师执行职务的工作机构是什么？	(60)
律师事务所开业应具备那些条件？其申报、审批程序是 怎样的？	(62)
对律师事务所的名称有何规定？	(62)
律师事务所主任应具备那些素质？	(63)
律师收费制度是如何规定的？	(64)
律师职务评定的政治条件和主要依据是什么？	(66)
律师助理的任职条件和岗位职责是什么？	(67)
四级律师的任职条件和岗位职责是什么？	(67)
三级律师的任职条件和岗位职责是什么？	(68)
二级律师的任职条件和岗位职责是什么？	(68)
一级律师的任职条件和岗位职责是什么？	(69)
我国为何要规定兼职律师制度？	(70)
根据有关规定，哪些人可以担任兼职律师，哪些人不宜 担任兼职律师？	(71)
兼职律师每年应完成的工作量是多少？	(71)
如何支付兼职律师的酬金？	(72)
乡镇法律服务所的工作人员为何不得对外称律师？	(72)

为什么允许律师事务所聘用部分离退休人员从事律师工作？	
哪些离退休人员可以应聘？	(73)
律师事务所如何聘用离退休人员从事律师工作？	(74)
为什么现役军人不宜作地方律师事务所的兼职律师？	(74)
为什么各级人民代表大会常务委员会的专职工作人员不 宜担任兼职律师？	(75)
律师事务所奖金发放限额有何规定？	(75)
外国律师可以在我国开业吗？	(76)
我国的有关部门、单位可以聘用外国律师吗？	(76)

第二部分 担任法律顾问

法律顾问工作的由来是怎样的？	(78)
我国社会经济生活中法律顾问工作开展的情况如何？	(79)
为什么要聘请律师担任法律顾问？	(80)
法律顾问的任务是什么？	(82)
律师开展法律顾问工作应遵循的基本原则有哪些？	(83)
企业法律顾问工作在实际生活中的重要作用有哪些？	(85)
律师担任法律顾问为什么必须注重调查研究？	(85)
法律顾问的工作范围有哪些？	(86)
法制宣传教育工作是否属于法律顾问的工作范围？	(87)
法律顾问对聘请方职工个人的法律问题有无义务予以帮 助解决？	(88)
为什么说法律顾问在现代社会生活中日显重要？	(89)
哪些人可以担任法律顾问？	(90)
如何物色、选择法律顾问单位？	(91)
法律顾问工作应采取什么工作方法？	(92)
法律顾问应怎样扎实地开展工作？	(93)
如何担任临时法律顾问？	(94)

如何聘请法律顾问？	(95)
法律顾问聘请合同包括哪些内容？	(95)
企业法律顾问的法律地位是怎样的？	(96)
法律顾问受聘后如何做好初期工作，打开工作局面？	(97)
法律顾问工作开展之初，应做好哪些基础的工作？	(98)
法律顾问如何对聘请方进行深层调查研究？	(99)
科学高效的法律顾问工作制度包括哪些方面的内容？	(100)
法律顾问对不同类型的聘请方在工作中应注意哪些侧重点？	(103)
如何确定对法律顾问的付酬标准？	(105)
聘请方委托法律顾问代理参加调解、仲裁、诉讼活动时， 律师事务所为什么还要另收代理费？	(106)
已经建立了法律事务处的企业，是否还需要聘请律师担 任法律顾问？	(106)
律师担任法律顾问后，是否应当协助聘请方建立法律事务处？	(107)
法律顾问与聘请方的法律事务处是一种什么关系？	(108)
法律顾问与聘请方领导人的工作关系是怎样的？	(110)
法律顾问与聘请单位的关系是怎样的？	(110)
法律顾问与聘请方在工作中发生意见分歧时应如何处理？	(111)
因法律顾问的过错使聘请方受到经济损失的，法律顾问 是否应承担相应的责任？	(112)
在实践中，有哪些问题影响法律顾问工作的深入健康发展？	(113)
法律顾问怎样帮助聘请方办理合同事务？	(114)
法律顾问如何协助聘请方加强合同的管理工作？	(115)
法律顾问应怎样审查聘请方的经济合同？	(116)
法律顾问如何处理合同执行过程中出现的纠纷？	(118)
法律顾问可以代理聘请方参与合同纠纷的调解、仲 裁和诉讼吗？	(118)
企业法律顾问工作的发展方向是什么？	(119)

全民所有制工业企业法律顾问的特点是什么？	(120)
集体所有制工业企业的法律顾问有什么特点？	(121)
城镇劳动者合作经营组织的法律顾问应当注意哪些事项？ ..	(123)
法律顾问是否应该参与企业的重大经营管理决策？	(126)
法律顾问是否应该对企业内部的经营管理发表意见？	(126)
法律顾问怎样对经济法律事务提供咨询服务？	(127)
法律顾问怎样参加谈判班子工作？	(128)
法律顾问怎样对聘请方的职工进行法制宣传教育？	(129)
企业法律顾问如何保护企业间的合法竞争？	(130)
法律顾问保护聘请方的商标专用权，应了解哪些基本知识？ ..	(131)
法律顾问怎样代理聘请方申请商标注册？	(132)
法律顾问怎样协助聘请方做好专有技术的转让工作？	(133)
政府法律顾问起源于何时？	(135)
政府机关聘请法律顾问有什么重要意义？	(136)
政府法律顾问和企业法律顾问之间有哪些异同？	(138)
政府法律顾问的任务、服务范围是什么？	(140)
律师担任政府法律顾问应当采用什么工作方式？	(141)
律师担任中外合资经营企业的法律顾问应遵循哪些原则？ ..	(142)
中外合资经营企业的法律顾问应当掌握哪些法律、法规？ ..	(144)
如何搞好外资企业的法律顾问工作？	(147)
在酝酿和选择合资对象阶段，法律顾问应当帮助聘请方 做好哪些工作？	(149)
法律顾问在合资经营企业合同签订后，需要帮助聘请方 进行哪些工作？	(150)
法律顾问在参加合资经营企业的谈判、签约时，应协助 聘请方起草哪些基本文件？	(152)
法律顾问参加中外合资经营项目的谈判和签约时，应做好 哪几项工作？	(154)

法律顾问怎样审查涉外经济合同？	(155)
律师在国际招标中如何为委托人提供法律服务？	(157)
法律顾问为什么要参与涉外经济谈判？	(158)
法律顾问如何参与涉外经济谈判？	(159)
法律顾问应如何帮助聘请方进行涉外经济诉讼活动？	(160)

第三部分 参加民事诉讼

我国民事诉讼法对委托代理人是如何规定的？	(162)
律师参与民事诉讼代理有哪些重要意义？	(163)
律师参加民事诉讼与参加刑事诉讼有何不同？	(164)
律师在民事诉讼中担任代理人有何特点？	(165)
什么是律师的诉讼代理权？律师的诉讼代理权限有哪些主要内容？	(166)
律师代理民事诉讼的范围有哪些？	(197)
为什么说律师在民事诉讼中的主要职能是代理职能？	(168)
律师在接受委托前应做哪些工作？	(168)
律师决定接受委托后，如何与委托人办理委托手续？	(170)
律师可否接受委托，到外地代理诉讼？异地办案，律师应注意哪些事项？	(171)
律师与委托人的委托代理关系在哪些情况下会变更、消灭？	(172)
律师在参加诉讼中，应注意处理好哪几个方面的关系？	(173)
接受委托后，律师应为诉讼做哪些准备工作？	(174)
代理诉讼的律师能否调查收集证据？	(176)
为什么说律师应争取双方当事人“院外和解”？律师争取调解主要有哪些方法？	(176)
律师在代理第一审原告起诉或被告答辩时，各应抓住哪些主要问题？	(177)
当事人委托律师担任诉讼代理人后，可以不出庭吗？为	

什么离婚案件当事人委托律师后仍须出庭？	(178)
什么是反诉？律师代理委托人提起反诉应注意哪些问题？	(179)
人民法院调解民事案件为什么应该通知代理律师参加？	(180)
律师对案件进行调查的对象、内容及方式有哪些？	(181)
律师如何查阅法院案卷？	(182)
民事诉讼中代理律师应如何准备证据？	(183)
代理律师应如何审查证人证言、书证、物证？	(183)
律师在开庭准备阶段，应注意哪些事项？	(184)
律师如何处理开庭审理时对方当事人缺席的情况？	(185)
律师在法定调查时应做哪些工作？	(186)
律师参加法庭调查询问证人时应注意哪些事项？	(188)
律师在法庭调查时如何询问鉴定人？	(189)
律师如何撰写代理词？	(190)
律师如何参加法院调解？	(190)
律师在法庭辩论时应如何安排自己的辩论结构？	(191)
律师在法庭上如何进行辩论？	(192)
律师在法庭调解中，应做哪些工作？	(193)
律师在法庭宣判后的工作有哪些？	(194)
律师如何决定是否接受民事案件当事人的委托提起上诉？	(195)
律师代理当事人提起上诉应如何准备上诉理由？	(196)
律师参加第二审民事案件的诉讼，应注意哪些问题？	(197)
对原告撤回起诉，被告要求继续审理的情况，被告的代 理律师应如何处理？	(198)
律师如何帮助当事人申请执行？	(199)
律师可否接受当事人的委托，担任申诉案件的代理人？	(200)
在民事诉讼中，律师如何从程序上维护当事人的合法权益？	(201)
律师如何担任遗嘱执行人？	(202)
在什么情况下，律师作为代理人应负赔偿责任？	(204)

律师在行政诉讼中的地位如何？	(205)
律师在行政诉讼中的作用如何？	(206)

第四部分 参加刑事诉讼

什么是辩护制度？其作用如何？	(208)
什么是辩护权？刑事被告人如何行使辩护权？	(209)
律师担任辩护人有哪些优越性？	(210)
律师担任辩护人在诉讼中的地位如何？	(211)
律师担任辩护人享有哪些权利？	(213)
律师与公诉人的关系是怎样的？	(214)
律师担任辩护人应当遵循哪些原则？	(215)
刑事被告人怎样委托律师辩护？	(216)
委托律师进行刑事辩护的手续如何办理？	(217)
律师如何建立辩护卷？	(218)
一个被告人是否可以委托两名律师为自己辩护？	(219)
一个律师能为同一案件的几个被告人辩护吗？	(220)
律师如何查阅案卷材料？	(220)
律师应当怎样审查判断刑事控诉证据？	(222)
律师如何会见被告人？	(224)
律师会见被告人时应注意哪些事项？	(225)
律师如何进行调查和收集证据？	(226)
确定辩护论点、草拟辩护词有哪些原则要求？	(229)
律师应从哪些方面为被告人辩护？	(229)
律师在确定辩护论点、草拟辩护词之前应做哪些准备工作？	(231)
律师在法庭准备阶段应注意做好哪些工作？	(232)
律师在法庭调查中应注意些什么？	(233)
在法庭调查时，律师如何向被告人发问？	(235)
在法庭调查时，律师如何询问证人？	(236)

在法意调查中, 律师如何审查鉴定结论? 如何询问鉴定人? ...	(237)
律师如何审查物证、书证?	(237)
律师如何审查勘验检查笔录?	(238)
律师参与法庭辩论, 应注意哪些问题?	(239)
律师可以拒绝为被告人辩护吗?	(241)
律师在刑事案件的二审中有哪些作用?	(242)
律师在刑事案件的二审中如何担任辩护人?	(243)
律师未经第一审出庭辩护, 能否直接参与上诉审的诉讼活动? ...	(244)
律师可以提起上诉吗? 律师提起上诉应注意哪些问题?	(245)
律师提起上诉, 一般应注意哪些上诉理由?	(246)
律师可以担任刑事案件申诉代理人吗? 律师代书申诉状应 注意查明哪些问题?	(247)
律师如何担任刑事自诉案件自诉人的代理人?	(248)
律师如何担任公诉案件被害人的代理人?	(250)

第五部分 参加处理非诉讼事件、 解答法律询问和代书

什么是非诉讼事件? 律师参与非诉讼事件的范围有哪些? ...	(255)
律师参与非诉讼事件有什么重要意义?	(254)
律师承办非诉讼事件的方式有哪些?	(256)
律师参与非诉讼事件的调解应坚持哪些原则?	(256)
律师主持调解与参与调解有何区别?	(258)
律师参与非诉讼事件调解的程序是怎样的?	(258)
律师如何参与国内非诉讼事件的仲裁?	(260)
律师如何参与涉外非诉讼事件的仲裁?	(261)
什么是解答法律询问? 律师解答法律询问有哪些特点?	(264)
律师解答法律询问工作的指导原则有哪些?	(265)
律师解答法律询问具有哪些重要意义?	(267)

律师解答法律询问的范围有哪些？	(263)
律师解答法律询问的步骤和方法有哪些？	(269)
律师解答法律询问有哪些注意的事项？	(271)
什么是律师业务中的代书？它有哪些特点？	(272)
律师代写诉讼文书有哪些重要性？	(273)
律师代书的范围有哪些？	(274)
律师代书的基本要求是什么？	(275)
律师代写诉讼文书应做好哪些准备工作？	(276)
律师代书在听取陈述时应注意些什么？	(277)
律师在代书的制作阶段和缮写阶段应注意哪些问题？	(278)
代书实践中，在内容方面容易发生哪些问题？	(279)
代书实践中，在形式方面容易发生哪些问题？	(281)
诉状的基本内容有哪些？	(282)
律师在代书诉状时如何归纳“事实”？	(283)
起诉状有哪些特点？代书起诉状有哪些具体要求？	(284)
答辩状有哪些特点？代书答辩状的具体要求有哪些？	(285)
上诉状有哪些特点？代书上诉状有哪些基本要求？	(286)
申诉状的特点有哪些？代书申诉状的主要要求有哪些？	(287)
遗嘱有何特点？代书遗嘱应写明哪些内容？	(288)
分单有何特点？代书分单应写明哪些内容？	(289)
代书虐待案起诉状应着重写明哪些问题？	(290)
代书侮辱或诽谤案起诉状应着重写明哪些问题？	(291)
代书财产所有权纠纷的起诉状应写清哪些内容？	(291)
代书债务纠纷的起诉状主要应写清哪些内容？	(292)
代书租赁纠纷起诉状主要应写清哪些内容？	(292)
代书损害赔偿纠纷起诉状应注意写清哪些内容？	(293)
代书离婚案起诉状主要应写清哪些主要内容？	(294)
代书继承纠纷起诉状应注意写清哪些主要内容？	(294)

第六部分 律师常用法律文书

民事诉讼委托代理合同	(296)
民事诉讼代理授权委托书	(297)
民事代理授权委托书	(298)
民事起诉状	(299)
民事答辩状	(301)
民事上诉状	(302)
对上诉状的答辩状	(303)
民事申诉状	(305)
申请执行书	(306)
民事诉讼过程中的各类申请书	(307)
控告书	(310)
刑事起诉状	(311)
刑事答辩状	(313)
刑事上诉状	(314)
刑事申诉状	(315)
刑事诉讼过程中的各类申请书	(316)
聘请法律顾问启事	(319)
聘请常年法律顾问合同	(320)