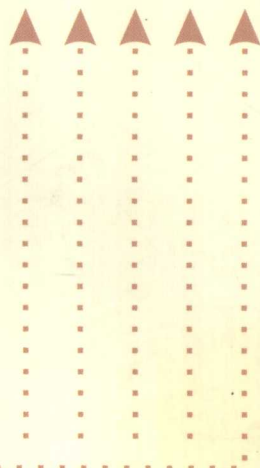


四川省普通高等学校教材

主编 / 邓建民

LUSHI FAXUE YU
GONGZHENG FAXUE



律师法学与公证法学

2759 0145
8006 4711

四川大学出版社



四川省普通高等学校教材

LUSHI FAXUE YU
GONGZHENG FAXUE

律师法学与公证法学

主 编 邓建民

副主编 税杰雄 侯 艳

D926.5
DJM

四川大学出版社



责任编辑:蒋姗姗
责任校对:王 锋
封面设计:罗 光
责任印制:曹 琳

图书在版编目(CIP)数据

律师法学与公证法学 / 邓建民主编. —成都: 四川大学出版社, 2004.11

ISBN 7-5614-2854-5

I. 律... II. 邓... III. ①律师法-法的理论-中国-高等学校-教材②公证-法的理论-中国-高等学校-教材 IV. D926.5

中国版本图书馆CIP数据核字(2004)第080710号

书名 律师法学与公证法学

主 编 邓建民
出 版 四川大学出版社
地 址 成都市一环路南一段24号(610065)
印 刷 成都蜀通印务有限责任公司
发 行 四川大学出版社
开 本 787mm×960mm 1/16
印 张 23.5
字 数 398千字
版 次 2004年11月第1版
印 次 2004年11月第1次印刷
印 数 0 001~3 000册
定 价 31.00元

◆读者邮购本书,请与本社发行科联系。电话:85408408/85401670/85408023 邮政编码:610065

◆本社图书如有印装质量问题,请寄回出版社调换。

◆网址:www.scupress.com.cn

版权所有◆侵权必究
此书无本社防伪标识一律不准销售

前 言

为适应教学的需要，本书分为上下两篇。上篇为律师制度，下篇为公证制度，共十五章。

关于律师的学说，有律师学和律师法学两种称谓。我们认为这是两个不同层次的学科，前者是后者的属概念，它的研究对象不仅包括律师法律制度，而且还包括律师的知识构成和律师工作的技能、技巧等内容。本书上篇涉及的内容仅限于律师法律制度，故谓律师法学。

我国的公证制度正处于一个系统规范的时期，我国的公证法正在紧锣密鼓地创制之中，有望于今年内正式出台。我们在编写中大量地参照了现在已基本成型的公证法草案中的条款，力图及时地反映我国公证制度改革和发展的最新成果。但草案毕竟不是法律，相关规定仍以正式条文为准。

本书由西南民族大学法学院邓建民教授主编，西南科技大学法学院副教授税杰雄、四川理工学院经济法律系副教授侯艳担任副主编。西南民族大学法学院的周洪波、冉益群、初立君、衡静、马静、黄燕玲、肖春、王君，西南科技大学法学院的曾雪梅，四川理工学院经济法律系的熊德禄参加了本书的编写。各章编写的具体分工如下：第一章，邓建民、马静；第二章，周洪波；第三章，邓建民、肖春；第四章，冉益群；第五章，税杰雄、王君；第六章，曾雪梅；第七章，邓建民、黄燕玲；第八章，侯艳、熊德禄；第九章、第十二章，衡静；第十章，黄燕玲；第十一章，马静；第十三章，肖春；第十四章，熊德禄；第十五章，初立君。马静协助

了主编邓建民最后的统稿工作。

本书的编写参考并引用了许多专家学者的研究成果，我们将主要的参考文献列举在书后以示谢意。本书从策划到最后出版得到了西南民族大学法学院以及王允武教授、四川大学出版社的支持，在此我们一并表示感谢。

编者

2004年5月

目 录

上篇 律师法学

第一章 律师与律师法	(3)
第一节 律师与律师工作的性质	(3)
一、律师的概念和特征	(3)
二、律师的性质	(5)
三、律师的地位	(9)
第二节 律师工作的社会功能	(11)
一、关于律师社会功能的合理定位	(11)
二、律师与政治	(14)
三、律师与经济	(17)
四、律师与人权	(20)
第三节 律师制度	(23)
一、律师制度的概念	(23)
二、律师制度的重要意义	(24)
三、当代律师制度的发展趋势	(26)
第二章 西方律师制度的历史沿革	(31)
第一节 西方律师制度的起源和历史发展	(31)
一、西方律师制度的起源	(31)
二、西方律师制度的历史发展	(37)
第二节 现代几个典型国家律师制度简介	(42)
一、英国现代律师制度简介	(42)
二、美国现代律师制度简介	(50)
三、法国现代律师制度简介	(58)
四、德国现代律师制度简介	(63)

第三章 中国律师制度的历史沿革	(69)
第一节 中国古代的讼师	(69)
一、中国古代讼师的起源	(69)
二、中国古代讼师的社会地位	(72)
三、中国古代讼师的性质	(74)
四、中国古代讼师产生的历史背景	(76)
第二节 近代中国律师制度的起源和发展	(81)
一、清末律师制度的创建	(82)
二、民国律师制度	(86)
第三节 新中国律师制度的建立和发展	(91)
一、新民主主义革命时期	(92)
二、新中国成立之初至 70 年代中期中国律师制度的创建、 发展与被迫中断	(93)
三、20 世纪 80 年代后中国律师制度的恢复和发展	(98)
第四章 律师执业资格与执业机构	(103)
第一节 律师资格	(103)
一、概述	(103)
二、律师资格的取得	(103)
第二节 律师事务所	(116)
一、概述	(116)
二、律师事务所的设立、变更和终止	(122)
三、律师事务所的管理	(125)
四、律师事务所的权利和义务	(128)
第三节 律师协会	(130)
一、我国律师协会的产生与形成	(130)
二、我国律师协会的性质和宗旨	(130)
三、我国律师协会的设置	(131)
四、我国律师协会的职责	(134)
五、我国律师协会的发展完善	(135)

第五章 律师的权利和义务	(137)
第一节 律师的权利	(137)
一、概述	(137)
二、律师权利的内容	(138)
第二节 律师的义务	(150)
一、概述	(150)
二、律师义务的内容	(151)
第六章 律师执业范围	(155)
第一节 诉讼代理	(155)
一、诉讼代理的概念及特征	(155)
二、民事诉讼中的律师代理	(156)
三、行政诉讼中的律师代理	(161)
四、刑事诉讼中的律师代理	(163)
第二节 刑事辩护	(167)
一、刑事辩护制度概述	(167)
二、辩护律师在刑事诉讼中的作用和地位	(168)
三、律师辩护种类	(170)
四、辩护律师的责任、权利和义务	(170)
五、辩护律师在审查起诉阶段的工作	(172)
六、辩护律师在一审程序中的工作	(173)
七、二审程序中的律师辩护	(176)
第三节 非诉讼法律事务	(177)
一、律师代理非诉讼法律事务的概念和意义	(177)
二、律师代理非诉讼法律事务的分类	(178)
三、已形成纠纷的非诉讼业务	(179)
四、未形成纠纷的非诉讼业务	(181)
五、法律咨询和代书	(184)
六、律师担任法律顾问	(186)
第四节 法律援助	(187)
一、法律援助的含义	(187)
二、法律援助的历史发展	(187)

三、法律援助的意义·····	(188)
四、法律援助的对象和范围·····	(189)
五、法律援助的方式和程序·····	(189)
六、法律援助的机构和承担法律援助义务的主体·····	(191)
七、法律援助的资金来源·····	(191)
第七章 律师执业行为规范·····	(193)
第一节 概述·····	(193)
一、律师执业行为规范的概念和调节对象·····	(193)
二、我国律师执业行为规范的立法现状·····	(195)
三、我国律师执业行为规范立法存在的问题及其改革思路·····	(196)
第二节 律师职业道德·····	(199)
一、律师职业道德的概念·····	(199)
二、律师职业道德的特征·····	(200)
三、职业道德担负的功能价值·····	(201)
四、职业道德的具体内容·····	(202)
第三节 律师执业纪律·····	(206)
一、律师执业纪律的概念·····	(206)
二、律师执业纪律的基本内容·····	(206)
第四节 律师职业道德与社会道德的冲突与调适·····	(213)
一、律师职业道德与社会道德的冲突·····	(213)
二、律师职业道德和社会道德冲突的调适·····	(217)
第八章 律师执业责任·····	(220)
第一节 概述·····	(220)
一、律师执业责任的含义·····	(220)
二、律师执业责任的分类·····	(220)
三、律师执业责任的特点·····	(221)
四、建立律师执业责任制度的意义·····	(221)
第二节 律师执业的民事责任·····	(222)
一、律师执业的民事责任的含义·····	(222)
二、律师执业的民事责任的构成要件·····	(222)

三、律师违法执业和过错行为的范围·····	(224)
四、民事赔偿的责任范围·····	(224)
五、律师执业民事赔偿的程序·····	(224)
六、律师民事赔偿责任的赔偿基金·····	(225)
第三节 律师执业的行政责任·····	(226)
一、律师执业的行政责任的含义·····	(226)
二、律师执业的行政责任的构成要件·····	(226)
三、律师执业的行政责任的承担方式·····	(227)
四、对律师行政处罚的适用·····	(228)
五、非律师的行政责任·····	(231)
第四节 律师执业的刑事责任·····	(231)
一、律师执业的刑事责任的含义·····	(231)
二、律师执业的刑事责任的构成要件·····	(232)
三、律师执业刑事责任的立法·····	(233)
四、律师执业的刑事责任的罪名误区·····	(234)

下篇 公证法学

第九章 公证概述·····	(239)
第一节 公证的概念和特征·····	(239)
一、公证的概念·····	(239)
二、公证的特征·····	(240)
三、公证的意义·····	(241)
第二节 公证制度的历史沿革·····	(242)
一、外国公证制度的历史发展·····	(242)
二、中国公证制度的历史发展·····	(247)
第十章 公证机关和公证员·····	(253)
第一节 公证机关·····	(253)
一、公证机关的性质和任务·····	(253)
二、公证机构的设置·····	(257)
三、公证机构的管理体制·····	(259)

第二节 公证员	(261)
一、公证员的条件和任免	(261)
二、公证员的权利和义务	(263)
三、公证员协会	(264)
第十一章 公证的基本原则	(267)
第一节 真实、合法原则	(267)
第二节 自愿公证与必须公证相结合原则	(269)
第三节 直接原则	(270)
第四节 回避原则	(270)
第五节 保密原则	(272)
第六节 便民原则	(273)
第七节 使用本国和本民族语言文字的原则	(274)
第十二章 公证的效力和责任	(276)
第一节 公证的效力	(276)
一、证据效力	(276)
二、强制执行效力	(277)
三、成立法律行为的效力	(278)
第二节 公证的法律责任	(279)
一、公证机构的法律责任	(280)
二、公证人的法律责任	(281)
三、公证当事人及其他公民、法人、组织的法律责任	(283)
四、公证法律责任制度的改革和发展	(284)
第十三章 公证的管辖	(286)
第一节 概述	(286)
一、公证管辖的概念	(286)
二、确定公证管辖的原则	(286)
第二节 地域管辖	(287)
一、地域管辖的概念	(287)
二、地域管辖的几种情况	(288)

第三节 协商管辖	(289)
一、协商管辖的概念	(289)
二、协商管辖的几种情况	(290)
第四节 指定管辖	(290)
一、指定管辖的概念	(290)
二、指定管辖的几种情况	(291)
第五节 特殊管辖	(292)
一、特殊管辖的概念	(292)
二、特殊管辖的几种情况	(292)
第十四章 公证的程序	(294)
第一节 申请和受理	(294)
一、公证申请	(294)
二、受理	(296)
第二节 公证审查	(298)
一、公证审查的内容和方法	(298)
二、公证调查	(300)
三、公证证据的收集	(301)
第三节 出证	(304)
一、公证书	(304)
二、出具公证书的条件	(306)
三、公证书的制作	(309)
四、公证书的送达	(310)
五、公证书的更正与撤销	(310)
第四节 公证特别程序	(311)
一、开奖公证的特别程序	(312)
二、招标公证的特别程序	(313)
三、拍卖公证的特别程序	(314)
四、遗嘱公证的特别程序	(315)
五、提存公证的特别程序	(316)
六、公证机构调解的特别规定	(317)
第五节 公证申诉与复议	(318)

一、公证申诉·····	(318)
二、公证复议·····	(319)
三、公证申诉与复议的区别·····	(320)
第六节 公证费·····	(320)
一、公证收费的原则·····	(320)
二、公证收费的标准·····	(321)
三、公证费的收取和减免·····	(322)
四、退费·····	(323)
第十五章 公证机关的主要业务·····	(324)
第一节 公证证明法律行为·····	(324)
一、公证证明合同·····	(325)
二、公证证明委托·····	(325)
三、公证证明遗嘱·····	(326)
四、公证证明遗赠·····	(329)
五、公证证明遗赠抚养协议·····	(330)
六、公证证明财产赠与·····	(332)
七、公证证明财产分割·····	(333)
八、公证证明收养关系·····	(334)
九、公证证明城市房屋拆迁补偿、安置协议·····	(338)
十、公证证明开奖·····	(339)
第二节 公证证明有法律意义的文书·····	(341)
一、公证证明文书上的签名、印鉴属实·····	(341)
二、公证证明文件的副本、节本、译本、影印本与原本相符·····	(342)
第三节 公证证明有法律意义的事实·····	(342)
一、公证证明法律事件·····	(343)
二、公证证明非争议性的权利和事实·····	(344)
第四节 公证证明债权文书有强制执行的效力·····	(346)
一、债与债权文书·····	(346)
二、公证证明债权文书有强制执行效力应注意的问题·····	(347)
第五节 辅助性业务·····	(348)
一、保全证据·····	(348)

二、提存.....	(349)
三、保管遗嘱或其他文件.....	(351)
四、技术性服务.....	(351)
第六节 根据当事人的申请和国际惯例办理其他公证事务.....	(352)
一、办理国际票据拒绝证书.....	(352)
二、未受刑事制裁公证.....	(353)
三、商标注册公证.....	(353)
四、营业证书公证.....	(355)
五、查无档案记载公证.....	(355)
六、专利公证.....	(355)
主要参考书目.....	(357)



**上篇
律师法学**

第一章 律师与律师法

第一节 律师与律师工作的性质

律师的出现作为一种法律现象，对于保护公民的合法权益，完善法制，具有重要意义。正确认识律师的特征与性质，是发展和完善律师制度，充分发挥律师在法治实践中的作用的的前提。

一、律师的概念和特征

关于律师的概念，各国的说法不尽一致。一般而言，它是指经过国家机关或律师协会所组织的考试或考核后依法取得执业资格并持有执业执照，专门接受当事人或司法机关指定，协助当事人进行诉讼或提供其他法律帮助的从业人员。

律师职业的称呼，在不同国家也不尽相同。例如，日本把律师称为“辩护士”。在英国，没有一般的律师称呼，只有“巴律师”（Barrister）和“沙律师”（Solicitor）之称。前者又称“大律师”、“出庭律师”、“辩护律师”，后者又称“小律师”、“初级律师”、“撰状律师”。法国的律师也有两种：一种是由政府任命的在最高法院执行职务的律师，另一种是在法院执行代理和辩护职务及在非诉讼事件中为社会提供法律服务的律师。前一种叫律师，后一种叫诉讼师。在美国，律师一般被统称为“律师”（Lawyer），但分类相当细，如自己开业的律师称为“挂牌律师”，政府雇佣的律师则称为