

律师必备丛书

律师常见错误

主编 黄京平



律师常见错误

主 编 黄京平

副主编 王建民

撰稿人（按姓氏笔画为序）

马万里 王建民 朱力宇

陈卫东 张甲天 张 强

黄京平 谢正权 程立福

中国人民大学出版社

律 师 常 见 错 误

主编 黄京平

•

中国人民大学出版社出版发行

(北京西郊海淀路39号)

北京市丰台区丰华印刷厂印刷

新华书店经销

•

开本: 850×1168毫米32开 印张: 11.375插页4

1990年1月第1版 1990年9月第2次印刷

字数: 272 000 册数: 11 001—23 000

ISBN 7-300-00846-X

D·112 定价: 5.40元

《律师必备丛书》编委会

编委会顾问:

张友渔	袁宝华	邹瑜	蔡诚
高铭暄	佟柔		

主任编委:

刘春田

副主任编委:

姜伟 马万里(常务) 杜国兴

编委: (以姓氏笔划为序)

马万里	于北平	王福家	龙翼飞
刘春田	牟信勇	陈卫东	邱金利
徐孟洲	徐建	姜伟	韩玉胜

编委会秘书:

朱大旗 黎伟华 高扬瑜

序

自从党的十一届三中全会恢复律师制度以来，我国的律师队伍逐步发展壮大。目前，包括兼职律师在内，律师总人数已达三万余人。十年来，广大律师工作者在维护国家法律尊严，巩固人民民主专政，促进社会主义经济建设和发展，服务于改革开放，健全社会主义法制，保障人民民主权利等方面，积极提供各种形式的法律服务，做出了一定的贡献。

但是，也应当看到，由于历史的原因，我国的律师队伍还是一支年轻的、正在发展中的队伍，无论是律师的政治素质、思想水平，还是律师业务、法律意识等，都有待于进一步提高。特别是在当前坚持四项基本原则，反对资产阶级自由化的斗争中，必须认真加强律师队伍的思想建设。从1986年开始的全国律师资格统一考试制度，将律师资格和职务分开，从而为律师队伍准备了大批的后续力量。要使这些已经取得律师资格的律师后续人才，成为能适应新的改革开放和治理整顿形势需要的合格律师，也需要在政治、思想及业务上进一步充实和完善。法学界的部分专家、学者和从事律师工作的部分同志，从目前我国律师队伍建设的现实需要出发，认真研究，精心组织，编写了这套《律师必备》丛书。这对于加强对律师工作的业务指导，提高律师队伍的整体素质和业务水平，方便律师各项业务工作的开展等都是十分有益的！

我看这套丛书至少有这样几个特点：一是范围广，几乎涉及律师工作的各个方面，像律师刑事辩护、民事和经济代理、企事

业法律顾问、法律问题解答、律师实用法规等。二是内容新，也许是年轻人的创新精神所致吧，丛书从选题、选材到具体写作，都不落俗套，令人耳目一新。三是实用性强，律师工作是一项实践性很强的工作，光靠纸上谈兵，从理论到理论是不行的，必须结合实践。丛书的编委和作者们，在这方面下了不少功夫，从法庭辩论技巧、办案技能，到选择案例、论述分析以及辑录法规等，都注重了实用性的要求。

据我了解，出版这样门类齐全、内容翔实、方便实用的律师业务指导书，在我国尚属首次。也许这勇敢而可贺的“第一次”中，还包含着某些稚嫩和不成熟，希冀广大读者热情的关心她、爱护她，使之日臻成熟、完善！

《律师必备》丛书即将面世，欣喜之余，命笔为序。

蔡 诚

1989年12月22日

编 委 的 话

《律师必备丛书》经过作者一年来的努力，终于叩开了90年代的大门，呈现在读者面前了。

毋庸讳言，我国律师队伍的现状，尤其是律师的业务素质远远不能适应日益发展的改革形势的要求。作为律师队伍的一员，我们有一种强烈的使命感和责任感，为此，我们组织编写了这套大型律师业务丛书。

在编写这套丛书的过程中，我们坚持理论与实践相结合、全面与深入相兼顾、经验与教训相并重的写作方针，力图为律师的业务活动提供一套实用的工具书，为律师队伍的培养提供一套系统的教材。

该丛书拥有一支以中青年为主的庞大的作者队伍，他们分别来自法律院系、律师业务管理机关、律师事务所等单位。作者队伍的这种结构使丛书在内容和编写方式上更为有效地融合了研究、管理和实际工作部门的相互特点。本丛书的编委分别来自中国人民大学法律系、司法部、国务院秘书局、北京市司法局、深圳市司法局、北京市第十律师事务所等单位。丛书的体系和每一本书的内容及体例都是经过编委会集体讨论、审定的。《律师必备丛书》是全体作者和编委集体智慧和辛勤劳动的结晶。

该丛书凝聚了顾问们大量的心血，司法部部长蔡诚先生为丛书欣然作序，并对本丛书的写作多次给予指示，中国人民大学校长袁宝华先生对本丛书的组织和出版给予了大力支持，对此，我们表示崇高的敬意。该丛书在编写过程中还得到了中国人民大学

法律系、司法部律师司律师业务处、北京市司法局、北京市第十律师事务所等单位及领导的鼎力支持和协助，我们表示真挚的感谢。

《律师必备丛书》全新的体系和其浩大的工程在国内这一领域尚属首例，因此，在丛书的编写方式和内容上难免存在一些问题，对此，我们诚望得到律师界以及法学界同仁的批评指正。

《律师必备丛书》编委会

1989年12月

目 录

绪 论	1
-----	---

第一编 律师业务常见错误

第一章 刑事诉讼中的律师常见错误	13
第一节 律师接受委托辩护和指定辩护的易犯错误	13
一、违反接受委托辩护规则的错误	14
二、违反接受指定辩护规则的错误	15
三、以律师身份为近亲属或被监护人担任辩护人	15
四、同一律师为两个以上共同犯罪被告同时担任辩护人	16
五、同时为一名被告担任辩护人的律师（或其他辩护人）之 间职责主次不明	16
第二节 律师在刑事诉讼各阶段的常见错误	17
一、辩护准备阶段	17
二、法庭审理阶段	27
三、参与上诉和申诉活动	31
第三节 律师在各类辩护中的常见错误	32
一、无罪辩护	32
二、罪轻辩护	34
三、维护被告人其他合法权益的辩护	37
第四节 刑事诉讼中的律师代理常见错误	38
一、公诉案件的律师代理错误	38
二、自诉案件的律师代理错误	43

第二章 民事诉讼中的律师常见错误	47
第一节 民事案件代理受理中的律师错误	47
一、代理类型错误	48
二、代理主体关系错误	51
三、代理权错误	54
第二节 民事案件庭外工作中的律师代理错误	56
一、尚未起诉的民事“案件”代理工作步骤的错误	56
二、已经起诉的民事案件代理工作方法错误	58
第三节 民事案件庭审中的律师代理错误	60
一、审理开始阶段律师常见错误	60
二、法庭调查阶段律师常见错误	61
三、法庭辩论阶段律师常见错误	62
第四节 民事案件庭审后的律师代理错误	65
一、上诉和审判监督程序提起中的律师错误	65
二、执行程序中的律师错误	66
第三章 非讼业务中的律师常见错误	68
第一节 律师代理参加调解、仲裁中的错误	68
一、律师代理参加调解中的错误	68
二、律师代理仲裁中的错误	70
三、律师见证业务中的错误	75
第二节 律师担任法律顾问的错误	76
一、损害聘方的合法利益	76
二、维护聘方的不正当利益	76
三、把自己的意见强加于聘方	77
四、混淆临时法律顾问与一般代理的区别	77
五、错误处理法律顾问与聘方的关系	78
六、律师事务所在签订聘请合同时的错误	79
第三节 律师进行法律咨询的错误	80
一、一般法律咨询中的错误	80
二、经济法律咨询中的错误	84

三、律师审查经济合同时的错误	83
四、律师审查涉外经济合同时的错误	85
五、对律师参与谈判性质的认识错误	87
第四节 律师代书中的错误	89
一、律师代书中的原则错误	89
二、代书范围的错误	90
三、律师代书中的技术错误	90
第四章 律师业务活动中的证据收集、审查与运用错误	92
第一节 律师收集证据的易犯错误	92
一、律师收集证据的规则	93
二、违反积极主动规则的错误	94
三、违反深入实际规则的错误	97
四、违反认真仔细规则的错误	101
五、违反客观求实规则的错误	104
第二节 律师审查证据的易犯错误	105
一、律师审查证据的总体规则	105
二、审查控诉证据与辩护证据的常见错误	110
三、审查原始证据与传来证据的常见错误	113
四、审查直接证据与间接证据的常见错误	114
五、审查言词证据与实物证据的常见错误	120
第三节 律师运用证据时的易犯错误	121
一、律师庭审发问的规则和违反规则的错误	122
二、律师庭审举证的规则和违反规则的错误	125
三、律师就证据发表意见的规则和违反规则的错误	126
四、律师评价证据的规则和违反规则的错误	127
第四节 律师收集、审查和运用证据错误的防范措施	129
一、遵循相应的规则	129
二、使用正确的方法	130
三、完善必要的制度	132

第二编 导致律师错误的诸因素

第五章 律师职业道德与律师错误	137
第一节 律师职业道德概述	137
一、道德与职业道德	137
二、律师职业道德	139
第二节 律师职业道德规范	142
一、尊重事实, 忠于法律	143
二、刚直不阿, 秉公办案	144
三、公正廉洁, 一尘不染	145
四、文明礼貌, 优质服务	146
第三节 律师违反职业道德的常见错误	149
一、违反职业道德常见错误的表现	150
二、违反职业道德错误产生的原因	153
第四节 律师违反职业道德常见错误的预防和纠正	154
第五节 国外从业律师的品德要求简介	158
一、美国	158
二、日本	160
三、联邦德国	161
四、苏联	162
第六章 律师业务活动中的常见逻辑错误	164
第一节 逻辑基本规律方面的常见错误	165
一、关于同一律方面的易犯错误	165
二、关于不矛盾律方面的易犯错误	166
三、关于排中律方面的易犯错误	168
四、关于充足理由律方面的易犯错误	170
第二节 推理方面的易犯错误	173
一、前提虚假	173

二、论据虚假	176
三、“四概念”错误	177
四、假言误推	181
五、“强加条件联系”的逻辑错误	183
六、选言误推	185
七、二难误推	188
八、联言失当	191
第七章 人际关系与律师错误	195
第一节 人际关系对律师业务的作用	195
一、人际关系的整体效应	195
二、人际互补	196
三、沟通信息渠道	198
第二节 影响律师人际关系建立的因素	199
一、空间距离	199
二、仪表因素	200
三、类似性因素	201
四、能力因素	202
第三节 消除律师人际关系障碍的方法	203
一、优化个人形象	203
二、掌握交际技巧	204
三、坚持人际交往的原则	206
第八章 律师业务活动中的心理失误	209
第一节 律师业务活动中的心理失误概述	209
一、心理失误界定	209
二、律师心理失误的涵义	209
三、律师心理失误研究与其他学科研究心理现象的关系	210
四、分析研究律师心理失误的意义	211
第二节 律师心理失误形成的原因	213
一、心理失误形成的外部因素	213
二、心理失误形成的内在因素	218

第三节 律师常见的心理失误	219
一、调查取证时的心理失误	219
二、审判活动中的心理失误	223
三、取得舆论支持后的心理失误	225
第四节 心理失误的预测和防治	227
一、预测	227
二、防治	228
第九章 法律知识 with 律师错误	231
第一节 律师法律知识结构	231
一、法学理论	231
二、部门法学理论、概念和术语	231
三、有关的法律、法规	233
四、有关的典型案例	233
第二节 律师业务活动中常见的法律知识错误	234
一、担任法律顾问	234
二、从事民事诉讼代理	238
三、从事刑事诉讼辩护	242
四、参与非诉讼事件	246
五、法律咨询, 代写法律文书	247
第三节 发生法律知识错误的原因及避免方法	248
一、律师发生法律知识错误的原因	248
二、如何避免法律知识错误	251

第三编 律师常见错误的预防

第十章 律师常见错误的预防	257
第一节 律师常见错误预防概述	257
一、犯前预防与犯后预防	257
二、预防的可能性和现实性	258
三、预防的社会意义	260

第二节 律师常见错误的预防体系	261
一、个体预防与群体预防	261
二、错前预防、错中预防与错后预防	265
三、政治思想教育、道德品质教育和业务素质教育	267
第三节 律师常见错误的具体预防方法	272
一、自我预防	273
二、群体预防	284

附 录

律师过错赔偿责任制初探	295
建立律师责任赔偿制度刍议	298
论法律顾问的失误与经济责任	306
律师民事责任制度	311
美国法官眼中律师种种失误	317
律师回避制度议	322
律师职业道德的思考	326
律师“越位”漫议	329
律师的一面镜子	332
律师的反思	338
律师与鉴定结论	344
出版说明	346

绪 论

