

律师、公证与调解 业务学习指导

张思之

律师公证与调解业务

学习指导书

张 恩 之

*

中央广播电视大学出版社出版

新华书店北京发行所发行

北京印刷二厂印装

*

开本787×1092 1/32 印张3.5 千字78

1987年1月第1版 1987年4月第1次印刷

印数 1—103,000

书号 6300·26 定价 0.55元

目 录

第一部分 律师实务

第一篇 中国律师法学

第一章	中国律师法学概述·····	(1)
第二章	律师法的任务·····	(3)
第三章	律师法的基本原则·····	(4)
第四章	律师法的内容·····	(5)

第二篇 中国律师制度

第五章	概 念·····	(7)
第六章	我国律师制度的建立及其作用·····	(8)
第七章	律师的资格·····	(9)
第八章	律师的基本任务·····	(10)
第九章	律师的主要业务·····	(11)
第十章	律师执行职务中的权利和义务·····	(12)
第十一章	律师的职业道德·····	(14)
第十二章	律师的工作机构和管理体制·····	(15)

第三篇 律师实务总论

第十三章	概 述·····	(17)
第十四章	律师与当事人的法律关系·····	(18)
第十五章	律师工作与审判、检察机关的关系·····	(19)
第十六章	律师机构的内部诸关系·····	(20)

第十七章	律师的工作原则·····	(21)
第十八章	律师的业务工作制度·····	(23)
第十九章	律师的业务素质·····	(25)
第二十章	律师的知识结构·····	(26)
第二十一章	书记员的工作·····	(27)

第四篇 法律顾问

第二十二章	概 述·····	(29)
第二十三章	法律顾问的工作范围·····	(30)
第二十四章	法律顾问的类型及其工作重点·····	(31)
第二十五章	法律顾问与聘方的关系·····	(33)
第二十六章	法律顾问的地位与组织领导·····	(34)
第二十七章	法律顾问工作的基本原则·····	(35)
第二十八章	调查研究——做好法律顾问工作的 向导和基础·····	(36)
第二十九章	法律顾问与合同管理·····	(38)
第三十章	法律顾问的工作制度·····	(39)

第五篇 代 理

第三十一章	概 述·····	(41)
第三十二章	律师代理·····	(43)
第三十三章	律师在民事诉讼中的代理·····	(46)
第三十四章	律师在刑事诉讼中的代理·····	(50)
第三十五章	律师的非诉讼代理·····	(51)

第六篇 辩 护

第三十六章	概 述·····	(54)
-------	----------	--------

第三十七章	律师辩护的方针与策略原则·····	(56)
第三十八章	辩护的准备·····	(56)
第三十九章	组织辩护论点·····	(58)
第四十章	庭审调查阶段的辩护·····	(59)
第四十一章	法庭辩论阶段的辩护与辩论·····	(60)
第四十二章	辩护词·····	(61)
第四十三章	宣判以后的律师工作·····	(62)

第七篇 法律咨询

第四十四章	概 述·····	(63)
第四十五章	一般法律咨询·····	(64)
第四十六章	经济法律事务咨询·····	(66)

第八篇 代 书

第四十七章	概 述·····	(70)
第四十八章	代书的概念·····	(71)
第四十九章	代书的范围·····	(72)
第五十章	代书的基本要求·····	(72)
第五十一章	代书的准备工作·····	(73)
第五十二章	诉状的代书·····	(74)
第五十三章	其他法律行为的代书·····	(77)
第五十四章	代书实践中的问题·····	(77)

第九篇 律师实务中的证据

第五十五章	证据的收集·····	(79)
第五十六章	证据的分析和判断·····	(81)
第五十七章	证据的运用·····	(85)

第二部分 公证业务

第一章	公证的概念·····	(88)
第二章	公证的理论基础——法律关系·····	(89)
第三章	公证的历史现状及有关的问题·····	(90)
第四章	公证案件的分类方法·····	(90)
第五章	证明法律关系的公证 (例举) ·····	(91)
第六章	证明法律行为的公证 (例举) ·····	(92)
第七章	证明法律事件的公证 (例举) ·····	(93)
第八章	证明文书、言辞、视听资料的 公证(例举)·····	(93)
第九章	公证赋予债权文书的强制执行的效力·····	(94)
第十章	公证的任务和办理公证的原则·····	(94)
第十一章	机构和管辖·····	(95)
第十二章	公证案件中的证据·····	(96)
第十三章	办理公证的一般程序·····	(97)

第三部分 调解制度

第一章	人民调解制度的形成和发展·····	(99)
第二章	人民调解与其他调解的区别·····	(100)
第三章	人民调解工作的作用·····	(101)
第四章	人民调解委员会的性质和任务·····	(101)
第五章	人民调解委员会的设置和委员的产生·····	(102)
第六章	人民调解工作的原则和纪律·····	(103)
第七章	人民调解工作的程序和方式方法·····	(104)
第八章	人民调解委员会与基层人民政府和基 层人民法院的关系·····	(105)

第一部分 律师实务

第一篇 中国律师法学

第一章 中国律师法学概述

【学习目的和要求】

了解创立律师法学的必要性及其根据，概括地了解律师法学的定义、对象、研究方法及其体系，为建立中国律师法学而展开理论上的研究与讨论。

【内容提要】

一、建立律师法学的理论根据及其客观上的必要性。

二、律师法学的定义。

律师法学，是对律师法和律师实务的各个部分及其规律性进行理论研究的一门应用法学。

三、律师法学的研究对象。

1. 律师法的概念、本质、体系和内容，以及它的任务和作用；

2. 律师法与其他有关的社会现象的关系，以及同其它部门法的关系；

3. 律师实务，以及实务所涉及的各种问题、各类纠纷的产生原因；

4. 律师实务和律师制度建立与发展的规律；

5. 现行律师法的立法背景与理由。

四、律师法学的研究方法。

要在马克思主义的指导下，掌握和运用以下方法：

1. 从实际出发，坚持调查研究，坚持理论研究同实际工作的结合；

2. 结合经济制度，联系经济体制改革；结合政治制度、法律制度，联系政治体制改革；

3. 运用辩证法，结合律师法的规定与律师实务、律师制度的历史状况和未来发展；

4. 比较的方法。各种比较：历史的比较；各种理论、各项制度的比较；各种类型的律师法的比较；等等。

五、律师法学的体系。

创立律师法学的体系，应兼顾理论性、应用性与综合性；按学科性的排列，可设置如下：

1. 第一部分。包括前两篇，论述律师法学与律师制度，分九章论述律师制度中的问题。

2. 第二部分。律师实务总论篇，分九章，依次论述实务的概念、律师与当事人的法律关系、律师的工作原则，工作制度、业务素质 and 知识结构等等问题。

3. 第三部分。包括后六篇，都属律师实务分论内容，依次具体论述法律顾问、辩护、代理、法律咨询、代书，以及律师实务中的证据。

各篇都分有专章，论述各自的基本问题，具体地阐明各篇内容所涉及的特点、原则和方法。

【思考题】

1. 律师法学的定义是什么？
2. 律师法学的研究方法主要有哪些？
3. 建立律师法学的必要性何在？
4. 应当怎样建立律师法学的体系？

第二章 律师法的任务

【学习目的和要求】

了解我国律师法的任务，弄清楚律师通过对当事人提供法律帮助，去维护法律的正确实施，同维护公民合法权益的一致性，更好地履行律师的职责。

【内容提要】

一、我国律师法的任务，是由我国的律师法和律师制度的社会主义性质决定的，是为党和国家的主要任务服务的。

二、我国律师法的基本任务。

1. 为保护我国经济制度，保卫社会主义现代化建设的顺利进行服务。

2. 维护社会主义法制，维护法律的正确实施。

3. 维护公民的民主权利和合法利益。

4. 帮助人民运用法律，与违法行为进行斗争。

三、《律师暂行条例》的具体任务。

1. 规定律师制度的性质、律师的工作机构和组织形式，明确律师的职责，及其进行业务活动的指导原则和权利义务。

2. 规定律师的业务范围、工作方式及收取报酬的标准。

3. 规定律师的资格以及对律师的奖惩。

这些任务，包括了我国律师制度的基本内容。

四、维护法律的正确实施与维护公民合法权益的一致性。

一致性的直接表现：对公民合法权益的维护，正是国家

法律内容的组成部分。

律师在业务实践中，通过维护当事人的合法权益而达到维护国家法律的正确实施的目的。实际上，维护了公民的合法权益，也就必然地起到维护国家法律的正确实施，从而巩固国家政权的作用。从另一方面说，公民的合法权益之所以最终能得到维护，归根到底是由于正确地解释了、运用了法律，也就是法律得到了正确的实施。

【思考题】

1. 律师法的根本任务是什么？
2. 举出实例，说明维护法律的正确实施与维护公民合法权益的一致性。

第三章 律师法的基本原则

【学习目的和要求】

明确律师法的基本原则，以便掌握律师法的基本精神，正确地加以运用。

【内容提要】

一、律师法具有与一切实体法和程序法在运用上的密不可分的关系，因此，律师法基本原则的确定标准就只能是贯穿于全部律师法而又不是律师法所独有。

二、律师法的基本原则有：

1. 进行业务活动，必须以事实为根据，以法律为准绳的原则。

2. 维护当事人（包括刑事被告人）的合法权益的原则。

这条原则的含义在于：在具体的案（事）件中，什么是

当事人的合法权益，如何去依法维护，并应把恰如其分地维护当事人合法权益作为检验律师工作效果的重要标准。

3. 律师依法执行职务，受法律保护，任何单位和个人不得干涉。

这条原则的含义在于：律师执行职务，有其相对的独立性，并受到法律的保障，任何对律师权利的侵犯都是违法的。

【思考题】

1. 怎样理解确定律师法基本原则的标准？

2. 为什么应把“律师执行职务，受法律保护，任何单位和个人不得干涉”，作为律师法的基本原则？

3. 为什么说，维护当事人的合法权益，是律师业务活动的核心问题？

第四章 律师法的内容

【学习目的和要求】

了解现行《律师暂行条例》的基本内容，以便通过实践活动，使之日渐丰富，以利于制定《中国律师法》及与之相关的行政法规，逐步形成科学的体系。

【内容提要】

一、《律师暂行条例》的基本内容

1. 律师的任务和权利。

2. 律师资格。

3. 律师的工作机构：

(1) 关于法律顾问处

(2) 关于律师协会

二、制定《律师法》和系列律师法规,是客观上的需要,是法制建设的需要。

【思考题】

1. 《律师暂行条例》的基本内容包括哪些方面?
2. 为什么应当制定系列性的律师法规?

第二篇 中国律师制度

第五章 概 念

【学习目的和要求】

明确我国律师制度的概念，从而弄清律师制度的性质及与之相关的理论问题，以推动它的健康发展。

【内容提要】

一、我国律师制度的概念。

律师制度，是作为国家法律工作者的律师，以向政府、法人、自然人等提供法律帮助的方式，通过业务活动，为巩固和发展经济制度，加强和发扬法制与民主，而实行的一项法律制度。

二、几个理论观点。

1. 律师制度属于法律制度，把它等同于司法制度是不正确、不科学的。

2. 管理律师的工作，不等同于律师工作本身。

3. 律师是阶级统治的工具；律师工作具有社会管理的职能，是国家的一项具有特殊作用的事业。

4. 律师制度一定会从积极方面巩固人民民主专政，发展现行的经济制度；它决不会仅仅起着对统治者“无损的”消极的作用。

【思考题】

1. 我国律师制度的概念。

2. 为什么说律师制度不等同于司法制度？

第六章 我国律师制度的建立及其作用

【学习目的和要求】

了解我国律师制度走过的道路，及其存在的法律依据，明确律师制度在国家生活、社会生活中的作用，从中汲取有益的经验。

【内容提要】

一、中华人民共和国的律师制度，是在打碎旧中国法律制度的基础上建立起来的。

二、新中国的律师制度萌芽于一九五〇年《人民法庭组织通则》中关于被告人有辩护权的规定。一九五四年的《中华人民共和国宪法》把辩护权提到了宪法原则的高度，从而有力地推动了律师制度的诞生。

一九五六年，国务院正式批准试行律师制度。一年之间，全国建起了十九个省级的律师协会筹备委员会，领导着八百一十七个法律顾问处；两千八百多个律师全面地开展了律师的各项业务。

由于发展律师制度的条件并未具备，在一九五七年就不幸夭折了。

三、一九七九年七月，《刑法》、《刑事诉讼法》、《法院组织法》颁布，辩护制度作为审判制度的重要组成部分，重又获得法律的确认。一九八〇年八月，《律师暂行条例》颁布，对我国律师制度的性质、律师的工作机构和组织形式，法律的条件，律师的任务及其业务范围，律师在执行职务中的权利、义务等等，做了明确的规定，为我国律师

制度的健康发展创造了条件。

四、我国律师制度的作用。

根据上层建筑必然为经济基础服务的原理，律师制度有以下作用：

1. 配合经济杠杆和行政措施，运用法律手段，提高企业经济效益，推动物质文明建设的发展。

2. 维护法律的正确实施，推动法制建设的日趋健全。

3. 维护公民的权利和合法利益，加强人民的法制观念。

4. 协助司法机关正确办案，加强审判民主化，加快国家民主化进程。

总之，已渗入社会生活的各个领域，逐步成为管好企业、理好政事、治好国家的重要手段。

【思考题】

1. 我国律师制度产生的法律依据有哪些？

2. 我国律师制度具有哪些作用？为什么能够产生这些作用？

第七章 律师的资格

【学习目的和要求】

了解取得律师资格应具备的政治条件和业务条件，明确对于合格的、优秀的律师的基本要求。

【内容提要】

一、法定的政治条件。

二、法定的业务条件。

三、发展律师队伍，一要坚持法定的条件，不得随意降

低标准；二要注意专职与兼职之间的比例适当，应以发展专职律师为主。

四、对优秀律师的基本要求：

1. 熟悉、精通、善用法律和法学。
2. 有分析、观察、研究问题的正确的思想方法，以及认识世界和改造世界的能力。
3. 对现存经济制度有切合实际的认识，懂得经济规律的作用。
4. 解决法律问题，要能高瞻远瞩，有战略眼光。
5. 履行职责，既要体现出维护法律正确实施的职能，又应承担起宣传法律的责任。为此应有驾驭语言文字的技巧，又有雄辩的才能。
6. 最重要的是，要掌握马克思主义，敢于在实践中发展马克思主义。

【思考题】

1. 取得律师资格，应具备哪些条件？
2. 对一个优秀的律师，都有哪几方面的要求？

第八章 律师的基本任务

【学习目的和要求】

了解律师的基本任务，明确我国律师维护法律的正确实施与维护公民的正当权益的一致性，更好地履行其职责。

【内容提要】

一、律师的基本任务。

律师的任务是：“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”。

二、维护法律的正确实施，同维护公民的合法利益是一致的。

三、律师的任务与律师的业务是两个不同的概念。

律师的任务是通过立法赋予律师的，因而具有必须实现的性质；而律师的业务还必须通过一定的方式和程序，特别是要通过律师及其工作机构的同意或认可，才可能付诸实施。

【思考题】

1. 律师的任务是什么？它与律师的业务的区别在哪里？

2. 为什么说我国律师维护法律的正确实施同维护公民的合法利益是一致的？

第九章 律师的主要业务

【学习目的和要求】

了解律师业务的范围及其主要内容，积极地开拓新的服务领域，为“两个文明”建设做出贡献。

【内容提要】

一、现行法律关于律师业务的具体规定。

1. 担任法律顾问；
2. 担任代理人参加诉讼；
3. 担任辩护人；
4. 为非诉讼事件当事人提供法律帮助，或担任代理人参加调解、仲裁活动；
5. 解答法律询问；
6. 代写诉状和其它法律事务文书。