

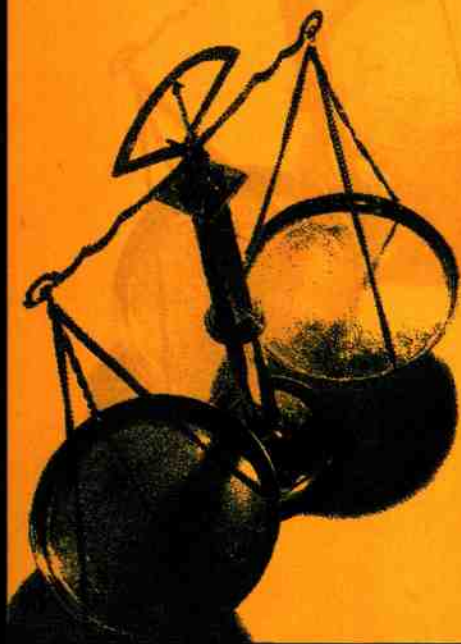
律师实务

中华全国律师协会/审定

徐家力/主编

律
师
业
务
必
备

曾经畅销十万册，经作者、编辑重新打造，内容更全面，并适应近年来中国经济发展，律师业务不断拓展的需求，增加了许多新内容，如：律师知识产权业务、房地产业务、金融业务、建设工程、基础设施、招投标业务、WTO业务、二与电子商务业务等。本书作者全部是从事相关律师业务有数年执业经验的资深律师，写作方式以律师工作程序为主线，务求实用。



法律出版社

律师实务

中华全国律师协会/审定
徐家力/主编 王宁/副主编

法律出版社

律

师

业

务

必

备



图书在版编目(CIP)数据

律师实务/徐家力主编. - 北京:法律出版社, 2002. 6

(律师业务必备丛书)

ISBN 7-5036-3774-9

I. 律… II. 徐… III. 律师业务-中国 IV. D926.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 031142 号

出版/法律出版社	总发行/中国法律图书公司
印刷/北京四季青印刷厂	经销/新华书店
责任印制/陶 松	责任校对/何 萍
开本/A5	印张/19.5 字数/512 千
版本/2002 年 6 月第 1 版	2002 年 6 月第 1 次印刷
法律出版社地址/北京市西三环北路甲 105 号科原大厦 A 座 4 层(100037)	
电子信箱/pholaw@public.bta.net.cn	
传真/(010)88414115	
电话/(010)88414121(总编室)	(010)88414127(责任编辑)
中国法律图书公司地址/北京市西三环北路甲 105 号科原大厦 A 座 4 层(100037)	
传真/(010)88414897	
电话/(010)88414899 88414900	
(010)62534456(北京分公司) (010)65120887(西总布营业部)	
(010)88414934(科原大厦营业部) (010)88960092(八大处营业部)	
(021)62071679(上海公司)	
商务网址/www.chinalaw-book.com	
出版声明/版权所有,侵权必究。	
书号:ISBN 7-5036-3774-9/D·3409	
定价:36.00 元	
(如有缺页或倒装,本社负责退换)	

序

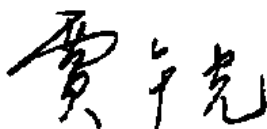
律师制度是我国民主法制建设的重要组成部分,随着依法治国,建设社会主义法治国家基本方略的确立,律师日益成为推动社会民主法制发展的重要力量。自1979年恢复律师制度以来,我国律师事业取得了长足的发展,律师执业活动深入到国家政治、经济和社会生活的各个环节,深入到人民群众日常生活的各个方面。经过20年的不懈努力,中国律师以其迅猛的发展速度、骄人的业绩和崭新的风貌,出现在中国社会的舞台上,并因其广泛的社会影响而倍受关注。

随着我国社会主义市场经济的发展,随着我国加入世界贸易组织,社会对法律服务业提出了更高的要求,律师事务所的规模化和全球化日趋明显,专业分工越来越细。在许多大型国际化律师事务所内部都有非常专业化的业务部门,拥有一大批精通金融、证券、知识产权等专业型律师。那种“万金油”型的律师越来越不能适应形势发展的需要,不能适应日益激烈的市场竞争。这就要求我们的律师由“通才”成长为“专才”,由办案型律师向知识型律师、学者型律师转化。提高律师队伍素质,已经成为律师事业和律师个人发展的内在需求。这种提高,既包括了专业知识的更新和深入研究,也包括了律师业务活动的科学化和规范化。开展理论研讨、学术写作、经验总结与交流,都是提高律师专业知识和业务能力的重要途径。徐家力律师组织编写《律师实务》一书,该书从律师实务的基本理论开始,对各项律师业务的操作要领、基本程序和应注意的问题,进行了详细的阐述,对知识产权、公司、金融、期货、海事海商、WTO及电子商务等新

兴业务领域进行了介绍,内容丰富,具有较高的参考价值。

海阔凭鱼跃,天高任鸟飞。新的世纪,新的形势,为律师的发展提供了更加广阔的天地。我衷心地希望和祝愿广大律师在激烈的竞争中激流勇进,成为各项业务活动的专家,同时不断地总结经验,著书立说,成为业务研究领域的学者。惟有如此,我们的律师业才会有更加光辉灿烂的明天。

司法部律师公证
工作指导司司长



2002年4月11日

前 言

律师实务简单地讲,就是指以律师名义开展业务活动的具体方式、步骤、技巧等操作性事务的总称,也就是律师执业的实际操作过程。律师职业近年来越来越受到人们的关注,根据律师在社会发展过程中所起的作用,律师与国家改革开放、经济建设风雨同行,与人民大众权利意识的觉醒和增强须臾不离,与社会主义法制建设的脉搏息息相通。律师在现今社会司法制度民主化的进程中发挥着极其重要的作用,它的发展状况是一个国家文明程度和法治程度的重要标志。

随着社会主义市场经济体制的逐步确立,民主观念日益增强,法律调整的社会关系更加复杂化、多样化,社会对法律的需求也日益增强,法律服务的领域日渐拓展,法律保障的领域更加广泛,律师业务由恢复初期单纯的刑事辩护,发展到民事、行政、涉外经济、金融、房地产、证券、高科技、知识产权等市场经济的各个领域,涉及到国家的政治、经济和社会生活的方方面面。我国律师已经成为一种不可缺少的社会主体融入社会,律师职业也成为建立社会主义法治国家必须具备的一种职业。因此,这必然对律师的素质提出了更高的要求。由于律师的工作性质和职业特点,决定了律师必须有较高的法学知识、较强的业务技能和广博的知识储备。所以,为了满足即将跨入或已经跨入律师这一行业人员的需求及有关律师实务研究人员参考的需要,我们精心编写了这本《律师实务》。该书首先介绍了律师及律师制度、律师的管理体制,主要内容是对律师实务的阐述,其中包括

民事诉讼的律师实务、行政诉讼的律师实务、刑事诉讼的律师实务、仲裁案件的律师实务、涉外案件的律师实务、法律顾问的律师实务、咨询和代书律师实务,本书为了提高广大专业律师的基本操作技能,用大量篇幅介绍了专业法律服务领域内的业务知识,还附录了最新的关于律师实务方面的法律、法规和有关规定,最后向读者介绍了律师常用法律文书的格式。在本书的编写过程中,我们以“兼顾理论性,侧重实践性”为指导原则,重在突出可操作性,重点阐述各项律师业务操作的步骤、方法、程序、技巧及律师开展各项业务所应当注意的问题。

由于律师实务内容庞杂、繁多,远非本书有限的篇幅所能包含,因而不可能面面俱到,但我们相信本书内容对广大热爱律师事业的人是有帮助的。

本书是执业律师经验的总结,是律师在忙碌的工作之余写就的,错误、疏漏之处在所难免,因此竭诚希望广大同行和读者批评指正。

编 者

2002年4月22日

目 录

第一章 律师与律师制度	1
第一节 概述	1
一、律师的渊源	1
二、律师制度与中国律师的发展	5
第二节 我国律师的管理制度	12
一、律师管理体制	12
二、律师资格与律师执业	13
三、律师事务所	14
四、律师的权利和义务	15
五、律师的职业纪律与职业道德	18
六、律师同业竞争和惩戒制度	20
第三节 港澳台及外国律师与律师制度	22
一、港澳台律师与律师制度	23
二、外国律师与律师制度	29
第二章 我国律师的法律援助制度	38
第一节 概述	38
一、律师法律援助的涵义	38
二、开展律师法律援助的意义	39
第二节 我国律师的法律援助	41
一、申请律师法律援助的条件、对象及范围	41
二、律师法律援助工作	42

第三章 律师实务概论	46
第一节 律师实务的产生和发展	46
一、律师实务的涵义	46
二、律师实务的产生及发展	47
第二节 律师实务的业务范围和服务领域	48
一、律师代理的服务事项	48
二、诉讼律师实务	50
三、非诉讼律师实务	51
第四章 民事诉讼中的律师实务	56
第一节 律师代理民事诉讼概述	56
一、律师代理民事诉讼的概念和特点	56
二、律师代理民事诉讼的范围	57
三、民事诉讼律师代理的对象	58
第二节 律师代理民事诉讼的工作方法和步骤	59
一、收案	59
二、律师接受委托后的工作	62
三、律师参加法庭审理的工作	81
四、第二审程序中的律师代理	85
五、再审程序中的律师代理	87
六、执行程序中的律师代理	88
第三节 律师在民事诉讼中的职责与权限	89
一、律师在民事诉讼中的职责	89
二、律师在民事诉讼代理中的权利及义务	90
三、律师在民事诉讼中的权限	92
第四节 律师代理的几种常见民事诉讼案件	94
一、合同纠纷案件	94
二、侵权纠纷案件	101
三、婚姻家庭纠纷案件	115
四、继承权纠纷案件	121

第五节 律师代理民事诉讼应注意的问题	125
一、律师应在全面掌握案情的基础上,认真审核证据	125
二、调解贯穿于律师代理的所有程序中	126
三、律师在民事诉讼案件中不是诉讼主体而是诉讼法律 关系主体	127
四、民事案件中特殊侵权案件的举证责任有别于一般侵 权案件	128
五、在办理民事案件时发生责任竞合如何处理	128
第五章 行政诉讼中的律师实务	130
第一节 律师代理行政诉讼概述	130
一、行政诉讼的概念及特征	130
二、律师代理行政诉讼的概念和特征	132
第二节 律师代理行政诉讼的范围	134
一、行政诉讼法规定人民法院可以受理的行政案件	134
二、其他法律、行政法规规定可以提起行政诉讼的案件	137
三、行政诉讼法规定的涉外行政案件	138
四、人民法院不予受理的行政争议案件	138
第三节 律师在行政诉讼中的几项代理工作	139
一、接受委托、了解案情、确定代理	139
二、起诉及应诉中的律师代理工作	144
三、法庭审理中律师的主要工作	150
四、执行中的律师代理工作	153
第四节 律师代理行政诉讼应注意的问题	154
一、律师代理原告参加行政诉讼应注意的问题	154
二、律师代理被告参加行政诉讼应注意的问题	156
三、行政诉讼案件不适用调解解决	158
第六章 刑事诉讼中的律师实务	160
第一节 刑事诉讼中的律师辩护	160
一、律师刑事辩护工作概述	160

二、律师在刑事辩护中的权利和义务	165
三、律师在刑事辩护中的工作流程和具体工作	169
四、律师在刑事辩护工作中应注意的问题	191
第二节 刑事诉讼中的律师代理业务	194
一、刑事诉讼中律师代理概述	194
二、刑事公诉案件被害人的律师代理业务	196
三、刑事自诉案件中的律师代理业务	200
四、刑事附带民事诉讼中的律师代理业务	208
第七章 仲裁案件中的律师实务	212
第一节 律师代理仲裁概述	212
一、国内仲裁与国内仲裁代理	212
二、劳动争议仲裁与劳动争议仲裁代理	214
第二节 律师代理仲裁案件的职责与权限	216
一、律师代理国内仲裁的主要程序和主要工作事项	216
二、律师代理劳动争议仲裁的主要程序和主要工作事项	224
第八章 涉外案件中的律师实务	230
第一节 涉外案件中律师代理工作概述	231
一、涉外案件的概念和种类	231
二、涉外案件的特征	231
第二节 涉外案件中律师代理的范围和工作原则	232
一、涉外案件中律师代理的范围	232
二、涉外案件中律师代理工作的原则	233
第三节 涉外仲裁	234
一、涉外仲裁概述	234
二、律师代理涉外仲裁案件应注意的问题	236
三、外国仲裁裁决的承认与执行	238
第四节 涉外案件律师代理的方法	240
一、涉外案件律师代理的基本方法	240
二、涉外案件律师服务费特殊的收取方式	244

第五节 涉外案件中律师代理应注意的问题	245
一、特别的法律规定	245
二、不同法律制度和文化背景下的观念冲突	246
三、谨慎地使用外语	248
四、与外国同行的配合	249
五、境外办案需要特别谨慎	250
第九章 法律顾问律师实务	252
第一节 法律顾问业务概述	252
一、法律顾问的概念	252
二、法律顾问的种类	252
第二节 法律顾问的工作范围	254
一、企业法律顾问参与经济项目的谈判活动	254
二、协助聘方建立、健全各项规章制度	256
三、协助聘方建立法律事务机构,培养从事法律事务的人才	258
四、开展法制宣传和法律培训,提高聘方人员的法律意识及法律知识水平	258
五、企业法律顾问的资信调查	259
六、法律顾问的其他工作范围	260
第三节 法律顾问的工作方式	260
一、建立法律顾问的工作制度	260
二、股份制企业法律顾问的工作要点	262
三、私营企业法律顾问的工作要点	264
四、担任政府法律顾问的工作要点	264
第十章 咨询和代书律师实务	267
第一节 法律咨询律师实务	267
一、律师的法律咨询概述	267
二、律师的法律咨询工作	268
第二节 代写法律文书律师实务	270

一、律师代写法律文书概述	270
二、律师代写法律文书工作	271
第十一章 其他律师实务	277
第一节 知识产权律师实务	277
一、知识产权的概念和范围	277
二、商标权律师实务	278
三、专利权律师实务	283
四、著作权律师实务	287
第二节 房地产律师实务	292
一、房地产诉讼案件	292
二、房地产非诉讼律师实务	295
三、律师在招标投标工程中的法律服务	298
四、协助开发企业监督建设工程的质量	299
五、律师为房地产转让提供法律服务	300
第三节 公司律师实务	301
一、公司律师实务的涵义	301
二、律师为公司组建提供的法律服务	302
三、律师针对公司运营及内部管理的法律事务	307
四、公司变更及解散中的律师实务	310
第四节 金融律师实务	314
一、概述	314
二、业务范围和服务内容	315
三、票据律师实务	319
四、银行律师实务	323
五、中国加入 WTO 与律师金融法律执业前景	327
第五节 证券律师实务	329
一、概述	329
二、律师从事证券法律业务的主要内容和基本程序	331
三、律师为证券法律业务出具法律意见书实务	333

四、律师出具法律意见书需要注意的法律责任问题	345
第六节 期货律师实务	348
一、概述	348
二、律师参与期货交易所的设立及运作中的相关业务	349
三、律师参与期货经纪公司设立及运作中的业务	356
四、律师承办期货纠纷案件需要把握的法律问题	360
第七节 海商海事律师实务	366
一、海商海事律师实务的涵义	366
二、海商海事律师实务的业务范围	367
三、海商海事律师实务的基本程序	378
四、海商海事律师实务应注意的几个问题	380
第八节 WTO 律师实务	381
一、WTO 律师实务的概述	382
二、律师协助委托人代理反倾销法律事务	385
三、律师协助委托人代理反补贴法律事务	390
四、律师对 WTO 中贸易争端解决机制的服务	391
五、贸易政策审议律师实务	393
第九节 IT 与电子商务律师实务	394
一、IT 与电子商务律师实务的概述	394
二、IT 企业律师实务	396
三、网络律师实务	397
四、电子商务律师实务	400
第十节 专项事务律师实务	405
一、律师资信调查	405
二、律师见证	409
三、律师授权发表声明	414
四、法律意见书	418

附录一：法律法规及律师执业规范	423
-----------------------	-----

中华人民共和国律师法	423
关于律师在侦查阶段参与刑事诉讼活动的规定	431
关于律师担任政府法律顾问的若干规定	433
关于律师担任企业法律顾问的若干规定	436
律师违法行为处罚办法	440
关于反对律师行业不正当竞争行为的若干规定	443
中华全国律师协会章程	445
律师职业道德和执业纪律规范	449
律师办理刑事案件规范(修改稿)	452
律师办理民事诉讼案件规范	476
律师法律顾问工作规则	505
律师参与仲裁工作规则	510
北京市律师执业规范(试行)	516
上海市律师管理办法(修正)	526
上海市司法局关于加强律师惩戒工作的若干规定(试行)	534
上海市律师协会制止律师执业不正当竞争规则	541
上海市律师协会律师执业利益冲突认定和处理规则(试行)	546
深圳经济特区律师条例	554
附录二:常用文书格式	564
刑事授权委托书(辩护用)	564
刑事授权委托书(提供法律帮助用)	564
刑事案件法律帮助、辩护委托合同	564
刑事案件辩护委托合同	567
刑事案件辩护委托合同(审查起诉阶段)	569
刑事案件辩护委托合同(一审阶段)	571
刑事案件辩护委托合同(二审阶段)	573
民事委托代理合同	575
股票发行上市法律顾问合同	579

常年法律顾问合同	583
法定代表人身份证明书	587
律师事务所 函 (诉讼)	587
民事起诉书	587
民事答辩书	588
民事上诉状	589
上诉答辩书	590
申请执行书	590
诉讼保全申请书	591
先予执行申请书	591
代表人身份证明书(共同诉讼的当事人推选的代表人用)	592
仲裁申请书	593
仲裁协议	593
仲裁答辩书	594
仲裁保全措施申请书	595
仲裁申请执行书	595
法律意见书	596
调查笔录	597
会见犯罪嫌疑人/被告人笔录(第×次)	597
律师事务所介绍信	598
代理非诉讼事务授权委托书	598
反诉状(民事被告或刑事自诉案件被告人提起反诉用)	598
强制执行申请书	599
具保书	599
保证书	600
司法建议书	600
鉴定委托书	600
刑事自诉状(刑事自诉案件起诉用)	601
再审申请书	601

合同审查意见书·····	602
申请书(无对方当事人的申请用)·····	602
后记·····	604