

京新登字 109 号

图书在版编目(CIP)数据

律师法与律师实务/赵锋,刘开玉主编. -北京:中国检察出版社,1997

ISBN 7-80086-495-2

I.律… II.①赵… ②殷… III.①律师法-中国 ②律师业务-中国 IV.D926.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(97)第 28645 号

**律师法与律师实务**

主编 赵锋 刘开玉

中国检察出版社出版发行

北京市东城区东总布胡同 10 号

新华书店经销

北京科技印刷厂印刷

850×1168 毫米 32 开本 12 印张 310 千字  
1998 年 1 月第一版 1998 年 3 月第二次印刷

印数:6001—9000 册

ISBN 7-80086-495-2/D·496

定价:15.00 元

主 编 赵 锋 刘开玉

副主编 赵朝琴 乔金茹 王京宝 段 焯

撰稿人 (按姓氏笔划为序)

王京宝 因克兰 乔金茹

许振安 赵 锋 赵朝琴

段 焯 韩朝东

## 前 言

1996年5月15日,第八届全国人民代表大会常务委员会第19次会议通过并颁布实施了《中华人民共和国律师法》,这是律师界的一件大事,对于保障律师依法执行职务,维护当事人的合法权益,加强社会主义民主与法制,以及保证司法行政机关、律师协会对律师工作的指导与监督起着重要作用。

律师在社会主义法制工作中占有极其重要地位,直接涉及我国的民主建设和法制建设,涉及到国家利益和人民利益的维护,涉及到国家的国际形象。但由于众多原因,社会上还有一些同志不了解律师的工作,不了解律师的艰辛。有些想做律师的同志也不太熟悉应当怎样做一个律师,怎样做一个好律师。我们作为在审判机关、司法教育部门工作多年的律师,很想为宣传《中华人民共和国律师法》,为宣传律师制度尽一些绵薄之力。因此,我们收集了各地律师和法学教育者有关律师制度和律师工作的论述与经验,并结合我们长期的法律教学和办案经验,写了这本《律师法与律师实务》。希望此书的出版能对律师法的宣传和贯彻有所补益,也希望能对青年律师

# 目 录

<b>第一章 律师制度概述</b> .....	( 1 )
<b>第一节 律师与律师制度</b> .....	( 1 )
一、律师概念与特点 .....	( 1 )
二、律师的性质 .....	( 2 )
三、律师制度的概念和特点 .....	( 4 )
四、律师制度的性质 .....	( 5 )
五、确立律师制度的意义 .....	( 6 )
<b>第二节 律师制度的沿革</b> .....	( 8 )
一、外国律师制度的沿革 .....	( 8 )
二、中国律师制度的沿革 .....	( 9 )
三、中国律师制度的改革 .....	( 10 )
<b>第二章 律师法概述</b> .....	( 13 )
<b>第一节 律师法概念及内容</b> .....	( 13 )
一、律师法的概念 .....	( 13 )
二、律师法的内容 .....	( 14 )
三、律师法制定的依据 .....	( 14 )
四、律师法的性质 .....	( 16 )
<b>第二节 律师法的任务与适用范围</b> .....	( 16 )
一、律师法的任务 .....	( 16 )
二、律师法的适用范围 .....	( 20 )
<b>第三节 律师法的原则</b> .....	( 22 )
一、遵守宪法与法律原则 .....	( 22 )
二、以事实为依据、以法律为准绳原则 .....	( 23 )
三、恪守律师职业道德与职业纪律原则 .....	( 24 )

四、维护当事人合法权益维护法律正确实施原则·····	(25)
五、律师依法执业受法律保护原则·····	(26)
六、接受国家、社会和当事人监督原则·····	(28)
第四节 律师法学与律师法的关系·····	(29)
一、律师法学的概念与内容·····	(29)
二、律师法学的体例与研究方法·····	(30)
三、律师法学与律师法的关系·····	(30)
四、律师法学与相邻学科的关系·····	(30)
<b>第三章 律师的素质与执业条件</b> ·····	(32)
第一节 律师素质·····	(32)
一、律师的政治素质·····	(32)
二、律师的业务素质·····	(33)
三、提高律师素质的方法·····	(38)
第二节 律师的执业条件·····	(39)
一、外国及港台地区律师取得资格的方式·····	(39)
二、我国律师取得资格的方式·····	(41)
三、律师的资格与律师执业·····	(45)
四、执业律师资格的取得方式·····	(46)
五、律师资格的丧失与中止·····	(47)
第三节 律师的分类·····	(48)
一、外国律师的分类·····	(48)
二、我国律师的分类·····	(50)
<b>第四章 律师的任务与业务</b> ·····	(54)
第一节 律师的任务·····	(54)
一、为改革开放和经济建设服务·····	(54)
二、为民主与法制建设服务·····	(55)
三、维护国家与公民合法权益维护法律的正确实施·····	(55)
第二节 律师的业务·····	(56)
一、律师业务与律师任务的关系·····	(56)

二、律师在从业活动中应注意的问题·····	(57)
三、律师的法律顾问工作·····	(58)
四、律师的刑事辩护与代理工作·····	(59)
五、律师的民事、行政诉讼代理工作·····	(60)
六、律师的非诉讼业务代理工作·····	(62)
七、律师的咨询代书工作·····	(63)
<b>第五章 律师的权利与义务</b> ·····	<b>(64)</b>
第一节 律师权利义务概述·····	(64)
一、律师权利义务概念·····	(64)
二、律师权利的分类·····	(65)
三、规定律师权利义务的意义·····	(65)
第二节 律师的权利·····	(66)
一、律师的一般权利·····	(66)
二、代理权·····	(67)
三、依法执业受保护权·····	(68)
四、阅卷权·····	(72)
五、会见在押犯罪嫌疑人或被告人、与在押犯罪嫌疑 人或被告人通信权·····	(73)
六、调查权·····	(74)
七、拒绝辩护权或代理权·····	(76)
八、律师在庭审中的诸项权利·····	(78)
九、代当事人施行的各项实体处分权·····	(79)
第三节 律师的义务·····	(80)
一、遵纪守法 弘扬法制·····	(80)
二、以事实为依据 以法律为准绳 维护当事人的 合法权益·····	(80)
三、保守秘密·····	(81)
四、遵守律师职业道德与律师纪律·····	(81)
<b>第六章 律师的工作机构与指导监督机构</b> ·····	<b>(82)</b>

第一节 律师的工作机构 .....	(82)
一、律师的工作机构名称 .....	(82)
二、律师工作机构的分类 .....	(83)
三、律师工作机构的性质 .....	(84)
四、律师工作机构的任务 .....	(90)
五、律师工作机构的体制 .....	(92)
六、律师工作机构的设置 .....	(94)
第二节 律师的指导监督机构 .....	(97)
一、司法行政机关对律师的指导监督 .....	(97)
二、律师协会对律师的指导监督 .....	(99)
<b>第七章 律师的职业道德与律师纪律 .....</b>	<b>(105)</b>
第一节 律师的职业道德概述 .....	(105)
一、律师的职业道德概念 .....	(105)
二、律师的职业道德特点 .....	(105)
三、律师的职业道德内容 .....	(106)
第二节 律师的职业道德 .....	(106)
一、律师应坚持四个服务 .....	(106)
二、律师应严格依法办案 .....	(106)
三、律师应廉洁自律、刚正不阿 .....	(107)
四、律师应忠于职守、坚持原则 .....	(107)
五、律师应全心全意为人民服务 .....	(108)
六、律师应公平竞争、互相尊重 .....	(108)
第三节 律师的执业纪律 .....	(109)
一、律师受理案件和收费方面的纪律 .....	(109)
二、律师参予诉讼和仲裁活动方面的纪律 .....	(112)
三、律师与被代理人关系方面的纪律 .....	(114)
四、律师与律师事务所相互关系方面的纪律 .....	(116)
五、律师与律师事务所应遵守的其他纪律 .....	(118)
六、对黑律师的处理办法 .....	(118)

第四节 律师的法律责任·····	(119)
一、律师的法律责任概念与种类·····	(119)
二、各类法律责任的适用范围·····	(120)
三、对律师行政处罚的机构与程序·····	(121)
<b>第八章 律师的责任赔偿和法律援助制度·····</b>	<b>(123)</b>
第一节 律师的责任赔偿制度·····	(123)
一、律师的责任赔偿概念·····	(123)
二、律师的责任赔偿原因·····	(124)
三、律师的责任赔偿性质·····	(124)
四、设置律师责任赔偿制度的意义·····	(125)
五、律师的责任赔偿范围·····	(127)
六、律师的责任赔偿程序·····	(128)
第二节 律师的法律援助制度·····	(128)
一、法律援助制度的概念·····	(128)
二、法律援助制度的意义·····	(130)
三、法律援助制度的范围·····	(130)
四、法律援助制度的基础·····	(131)
五、法律援助制度的措施·····	(131)
六、法律援助制度存在的问题·····	(132)
<b>第九章 律师费用·····</b>	<b>(133)</b>
第一节 律师费用概述·····	(133)
一、律师费用的概念与性质·····	(133)
二、律师费用交纳办法的改革·····	(133)
第二节 律师收费的原则·····	(134)
一、优质优价、按质论价原则·····	(135)
二、协商收费原则·····	(136)
三、败诉人负担胜诉律师费用原则·····	(137)
四、扶助贫困原则·····	(137)
第三节 律师收费办法·····	(138)



一、外国律师收费办法 .....	(138)
二、我国律师收费办法 .....	(139)
<b>第十章 公诉案件中的律师辩护概述</b> .....	(142)
<b>第一节 辩护权与辩护人的诉讼地位</b> .....	(142)
一、辩护权与辩护制度 .....	(142)
二、辩护权与律师辩护 .....	(144)
三、辩护律师的诉讼地位 .....	(145)
四、辩护律师的职能 .....	(147)
<b>第二节 辩护律师的权利与义务</b> .....	(149)
一、辩护律师介入刑事诉讼的时间 .....	(150)
二、辩护律师的调查权 .....	(153)
三、辩护律师庭审发言的豁免权 .....	(154)
四、辩护律师的义务 .....	(155)
<b>第三节 辩护的原则与技巧</b> .....	(156)
一、律师辩护的原则 .....	(156)
二、律师辩护的技巧 .....	(159)
三、律师辩护成功与否的标准 .....	(165)
<b>第十一章 律师辩护的各项工作</b> .....	(167)
<b>第一节 庭审前律师的工作</b> .....	(167)
一、侦查阶段的律师工作 .....	(167)
二、庭审前辩护律师受理案件的工作 .....	(172)
三、辩护律师阅卷与分析材料工作 .....	(175)
四、辩护律师会见犯罪嫌疑人或被告人 .....	(178)
五、辩护律师庭审前的调查取证工作 .....	(181)
<b>第二节 辩护词的撰写</b> .....	(181)
一、撰写前的综合析工作 .....	(182)
二、辩护词的撰写 .....	(183)
<b>第三节 庭审中的律师辩护</b> .....	(183)
一、庭审准备阶段的律师工作 .....	(184)

二、庭审调查阶段的律师工作 .....	(185)
三、庭审辩论阶段的律师工作 .....	(187)
四、庭审判决裁定阶段的律师工作 .....	(187)
第四节 二审程序与再审程序中的律师辩护 .....	(188)
一、二审程序中的律师辩护工作 .....	(188)
二、再审程序中的律师辩护工作 .....	(189)
第五节 几种案件的律师辩护工作 .....	(190)
一、事实清楚、定性准确的案件辩护工作 .....	(190)
二、事实不清、定性不准案件的辩护 .....	(191)
三、无罪辩护 .....	(193)
四、罪轻辩护 .....	(194)
五、对被告人合法权益的保护 .....	(196)
<b>第十二章 刑事诉讼中的律师代理工作 .....</b>	<b>(197)</b>
第一节 刑事诉讼中的律师代理概述 .....	(197)
一、刑事诉讼律师代理概念 .....	(197)
二、刑事诉讼律师代理必要性 .....	(198)
第二节 刑事自诉案件中的律师代理 .....	(200)
一、刑事自诉案件概念与范围 .....	(200)
二、律师在自诉案件中的代理工作 .....	(201)
第三节 刑事附带民事诉讼当事人与公诉案件中 受害人的律师代理 .....	(205)
一、刑事附带民事诉讼代理人的诉讼地位 .....	(205)
二、公诉案件中受害人的代理人 .....	(207)
三、两种刑事诉讼代理人的律师工作 .....	(208)
四、律师担任公诉案件代理的几个问题 .....	(211)
<b>第十三章 民事诉讼中的律师代理 .....</b>	<b>(214)</b>
第一节 民事诉讼代理概述 .....	(214)
一、民事诉讼律师代理概念 .....	(214)
二、民事诉讼代理的分类 .....	(214)

三、民事诉讼代理制度的意义 .....	(215)
四、民事诉讼代理与其他几项代理的异同 .....	(215)
五、民事诉讼代理权 .....	(217)
六、民事诉讼代理权限 .....	(219)
七、民事诉讼代理人的权利义务 .....	(220)
八、民事诉讼代理人的法律地位 .....	(221)
第二节 诉前委托 .....	(222)
一、诉前委托的概念与特点 .....	(222)
二、诉前委托的受理 .....	(223)
三、律师在诉前代理中的一般性工作 .....	(224)
第三节 诉讼代理 .....	(227)
一、律师担任原告人的诉讼代理人的活动 .....	(227)
二、律师担任被告人的诉讼代理人的活动 .....	(229)
三、律师担任第三人、共同诉讼人、集团诉讼代表人 的诉讼代理人的活动 .....	(230)
四、律师在庭审中的代理活动 .....	(231)
五、律师在简易程序中的工作 .....	(236)
六、律师在第二审和再审程序中的代理工作 .....	(236)
七、律师在民事诉讼中成功的标准 .....	(239)
第四节 几种民事诉讼案件中的律师代理 .....	(239)
一、婚姻家庭案件中的律师代理 .....	(240)
二、房屋宅基地案件中的律师代理 .....	(242)
三、合伙联营案件中的律师代理 .....	(247)
四、侵权案件中的律师代理 .....	(253)
五、集团诉讼中的律师代理 .....	(256)
六、律师在执行程序中的律师代理 .....	(256)
第五节 涉外民事诉讼中的律师代理 .....	(257)
一、涉外民事诉讼代理概述 .....	(257)
二、涉外民事诉讼代理原则 .....	(259)

三、律师代理涉外民事诉讼的工作 .....	(259)
四、涉外案件中律师代理的授权 .....	(262)
五、涉外民事诉讼对律师的要求 .....	(262)
第六节 涉香港、澳门、台湾问题的民事纠纷代理 .....	(263)
一、涉港澳台的婚姻纠纷代理 .....	(263)
二、两岸人民继承案件的处理 .....	(264)
三、其它民事纠纷的处理 .....	(265)
四、涉港澳台案件的律师委托授权 .....	(266)
<b>第十四章 行政诉讼中的律师代理</b> .....	(268)
第一节 行政诉讼代理概述 .....	(268)
一、行政诉讼代理概念与意义 .....	(268)
二、律师代理行政诉讼的范围与核心问题 .....	(269)
三、律师担任行政诉讼代理人的权利与义务 .....	(270)
第二节 律师担任行政诉讼代理人的工作 .....	(271)
一、律师担任原告代理人的工作 .....	(271)
二、律师担任被告代理人的工作 .....	(274)
三、律师担任第三人代理人的工作 .....	(275)
四、律师担任共同诉讼代理人的工作 .....	(276)
第三节 律师在开庭审理中的工作 .....	(277)
一、行政诉讼不调解原则 .....	(277)
二、法庭调查与辩论中的律师工作 .....	(278)
三、判决裁定阶段中的律师工作 .....	(279)
第四节 行政附带民事诉讼 .....	(280)
一、行政附带民事诉讼概念 .....	(280)
二、行政附带民事诉讼范围 .....	(280)
三、行政附带民事诉讼的原被告人 .....	(281)
四、行政附带民事诉讼中的律师工作 .....	(281)
<b>第十五章 律师的法律顾问工作</b> .....	(284)
第一节 法律顾问工作概述 .....	(284)

一、法律顾问概念与作用 .....	(284)
二、法律顾问工作原则 .....	(286)
第二节 法律顾问的各项业务 .....	(288)
一、为聘方就有关问题发表意见 .....	(288)
二、为聘方拟定、审查合同 .....	(289)
三、参加谈判、办理聘方委托的其它事务 .....	(290)
四、参加诉讼、调解、仲裁活动 .....	(291)
五、代为参加非诉讼活动 .....	(291)
六、宣传法律、增强法制 .....	(292)
第三节 法律顾问的聘请和主要类别 .....	(292)
一、法律顾问的聘请 .....	(292)
二、律师为政府担任法律顾问的工作 .....	(292)
三、律师为企业事业担任法律顾问的工作 .....	(294)
<b>第十六章 律师的非诉讼业务</b> .....	<b>(296)</b>
第一节 律师的非诉讼业务概述 .....	(296)
一、律师的非诉讼业务概念 .....	(296)
二、律师的非诉讼业务工作内容 .....	(297)
第二节 已形成纠纷的非诉讼业务 .....	(297)
一、律师的行政复议代理 .....	(297)
二、律师的国家赔偿代理 .....	(298)
三、律师的非诉讼调解 .....	(299)
四、律师参予的仲裁活动 .....	(300)
第三节 未形成纠纷的非诉讼代理 .....	(302)
一、律师的见证工作 .....	(302)
二、律师的民事代理活动 .....	(302)
三、律师参予谈判、审查合同的工作 .....	(303)
四、涉外合同签订时律师应注意的问题 .....	(304)
五、律师代办的单项法律行为 .....	(306)
<b>第十七章 律师咨询 律师代书律师文书</b> .....	<b>(308)</b>

第一节 咨询.....	(308)
一、咨询概念与特征 .....	(308)
二、咨询的范围与方法 .....	(309)
三、咨询要注意的问题 .....	(311)
第二节 律师代书.....	(311)
一、概念 .....	(311)
二、诉状 .....	(312)
三、有关法律事务的其他文书 .....	(320)
第三节 律师文书.....	(323)
一、概念 .....	(323)
二、辩护词 .....	(323)
三、代理词 .....	(326)
四、法律意见书 .....	(328)
五、非诉讼调解书 .....	(332)
六、授权声明 .....	(334)
七、见证书 .....	(336)
八、有关律师文书样式 .....	(338)
<b>附：中华人民共和国律师法 .....</b>	<b>(359)</b>

# 第一章 律师制度概述

## 第一节 律师与律师制度

### 一、律师概念与特点

律师是什么？有人认为律师是专门为坏人说话的人，有人认为律师是专门钻法律空子的人，也有人认为律师是谁给钱为谁说话的人。实际律师是英文 LAWYER 的意译，是指法律事务人员。我国的律师是指经过一定方式取得司法行政机关授予的资格，接受当事人的委托，或人民法院的指定，在法律允许范围内利用自己的法律知识和技能为被代理人提供法律帮助，并维护其合法权益的专业人员。《中华人民共和国律师法》第二条规定：律师是依照律师法取得律师执业证书，为社会提供法律服务的执业人员。

根据律师法规定的概念，律师应有以下特点：

第一、律师必须经过考试或考核，并被司法行政机关授予律师资格证书。有些同志在企业内部从事法律顾问工作，但因没有律师资格，只能是法律工作者而不能叫律师。

第二、律师必须既有律师资格证书，又有执业证书，还必须从事律师业务。如果只有律师资格证书却不从事律师业务，没有律师执业证书，就还不能被称为律师。

第三、律师的服务对象是整个社会，没有特定对象。凡自然人、法人需要，均可委托律师代为法律事务。

第四、律师从事律师业务时必须要有当事人的委托或人民法院的指定，在授权范围内进行工作，不允许越权或滥用权利。

第五、律师是法律工作者，只能依照法律从事工作，所以律师

只能在法律允许范围内维护当事人的合法权益，而不能凡是当事人的权益都维护，而律师在法律允许范围内的工作受法律保护，不受行政单位、党派、个人的非法干预。应当说明，律师法虽未明确律师是法律工作者，但“从事法律服务”本身就体现了法律工作者这一特点。

## 二、律师的性质

律师的性质不是指律师为哪一个阶级服务，而是指律师在社会分工中所处的位置。国外普遍认为律师是搞法律工作的自由职业者，美国的学者提出律师是为当事人服务的法律工人者，是对顺利实施法律和提高司法质量负有特殊责任的公民。

我国 1980 年颁布的《律师暂行条例》曾规定律师性质是“国家法律工作者”，现行律师法第二条则规定“律师是为社会提供法律服务的执业人员。”我国的法律之所以对律师性质先后有不同界定，是两部法律法规颁布时的形势使之然。颁布《律师暂行条例》是 1980 年，当时中国处于计划经济，如果不规定律师是国家干部，那么律师的工资、住房、医疗、劳保就都没有，还有谁去做律师工作？没有人做律师，刚刚恢复的律师制度必须夭折。其次，由于历史因素，人们对“官”的信奉程度要大于“民”，法庭上审判员和公诉人都是“官”，律师是“民”，人们很怀疑“民”与“官”能否分庭抗礼。同时，由于对律师的片面理解，人们也很怀疑“专为坏人说话”的律师能不能站在审判台上仗义直言。因此给律师与检察员、审判员以同等社会地位，对于提高律师社会地位是极有好处的。再次，反右派斗争中律师基本戴上了“右派”的帽子，现在再让“右派”律师去出庭，律师们难免心有余悸。当时有的律师在出庭前将辩护词交检察员审阅，非常典型地说出了律师的心理。在这种心态下工作的律师，又怎么能维护当事人的合法权益？为了让律师发挥作用，为了加强我国民主与法制建设，当时将律师确定为国家法律工作者，使之享受国家干部待遇，是有很大的现实意义和积极意义的。



但历史是不断发展的。首先到了1990年,中国共产党十四届三中全会确定了我国实行社会主义市场经济,人们开始学习,适应公平竞争。尤其在沿海和经济特区,国家干部的福利待遇不再象以前那样吸引人。只要勤劳治富,一些原先可望而不可及的物质待遇都会成为现实,律师不再戴“国家干部”这顶乌纱帽的变化已在心理上能被人们所接受。其次,随着社会主义市场经济的不断发展,社会上已不再单纯需要律师去出庭参诉,更广泛的业务在等着律师去做。但是如果坚持律师是国家干部,必然需要大批律师走进国家干部序列。而我国这时并不是单纯市场经济,而是两种制度并存,这就形成了国家干部编制有限和需要大量律师之间的矛盾。如果改“国家干部”为“社会工作者”,就可以将这个矛盾迎刃而解。再次,市场经济的发展也带来了一些副作用。犯罪率的上升要求律师业务水平的进一步提高,如果律师总是因为国家干部这顶帽子而投鼠忌器,怕与检察院的公诉人在法庭上激烈交锋,必然影响辩护质量,不能维护当事人的合法权益。最后,其他国家的律师都不是国家公务员,如果我国律师总打着国家干部的金招牌,必然使外国当事人怀疑我国律师的质量和素质,直接影响到涉外经济贸易,也会间接影响到我国的外交工作。因此,律师法将《律师暂行条例》规定的律师性质改变为社会法律工作者是国家改革的需要,也是人民群众的需要;既是律师的心愿,也是国际斗争与来往的需要。

中国共产党十四届三中全会决议中规定律师事务所是市场经济社会的中介组织,律师也必然是中介工作人员。通过律师的各项业务,市场经济社会主体之间互相连系,而促使市场经济的发展。律师的这一作用是其他工作人员代替不了的。而律师的中介工作也是社会工作,这项社会工作又是靠宣传法律、适用法律实现的。因此,律师事务所和律师在社会主义市场经济社会的中介作用不仅和社会法律工作者这一律师性质不矛盾,倒是很贴切地反映了社会法律工作者这一律师性质。