



国家新闻出版总署“十一五”规划重点项目  
普通高等教育法学专业“十一五”规划教材

# 中国律师法学

石茂生 主编



郑州大学出版社



国家新闻出版总署“十一五”规划重点项目  
普通高等教育法学专业“十一五”规划教材

# 江蘇國際律師法學

藏書章生主編

 鄭州大學出版社

**图书在版编目(CIP)数据**

中国律师法学/石茂生主编. —郑州:郑州大学出版社,  
2009.7

(普通高等教育法学专业“十一五”规划教材)

ISBN 978 - 7 - 81106 - 948 - 8

I. 中… II. 石… III. 律师法 - 法的理论 - 中国 - 高等  
学校 - 教材 IV. D926.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 100978 号

郑州大学出版社出版发行

郑州市大学路 40 号

出版人:王锋

全国新华书店经销

河南新丰印刷有限公司印制

开本:710 mm × 1 010 mm

印张:21.5

字数:447 千字

版次:2009 年 7 月第 1 版

邮政编码:450052

发行部电话:0371 - 66966070

1/16

印次:2009 年 7 月第 1 次印刷

---

书号:ISBN 978 - 7 - 81106 - 948 - 8      定价:36.00 元

本书如有印装质量问题,由本社负责调换

# 普通高等教育法学专业“十一五” 规划教材编委会名单

总 主 编 田土城 宁金成

执行主编 石茂生

编委会成员(以姓氏笔画为序)

王明锁 杜福磊 李文发 李振江

杨连专 邸瑛琪 宋四辈 沈开举

张汉昌 陈景良 苗连营 姜振颖

娄丙录 黄进才 焦占营 靳义亭

编委会办公室主任 杨秦予

## 作者名单

主 编 石茂生

副主编 乔金茹 禹桂枝

编 委 (以撰写章节先后顺序为序)

石茂生 乔金茹 翟同美 禹桂枝

郑铭勋 张志英 张付领 孟俊红

林国强 丁海军 黄 烨 王玉国

高 辉 刘海军

# 内容提要

中国律师法学是以中国律师法及其相关问题为研究对象的一门科学,是高等院校法学专业学生学习的一门重要课程。本书除绪论外,包括上、下两编。绪论主要概述律师的概念和职业使命、律师法的概念及调整对象、律师法的地位和作用、律师法学的体系和研究方法。上编律师制度,主要阐述律师和律师制度的基本原理,包括律师制度的历史发展、律师制度的价值、律师执业许可、律师执业原则、律师执业素质和技能、律师的权利和义务、律师职业责任、律师执业机构、律师管理、法律援助制度等十章。下编律师业务,主要阐述律师的各项业务,包括律师的诉讼业务和非诉讼业务,具体有:律师业务概述、刑事法律帮助、刑事辩护、刑事诉讼代理人、民事诉讼代理、行政诉讼代理、非诉讼代理业务(一)、非诉讼代理业务(二)、法律顾问、咨询和代书等十章。本书体例新颖,内容丰富,资料翔实,吸收了立法实践和法学研究的最新成果。

本书可供高等院校法学专业研究生、本科生、专科生学习使用,也可供执法、司法人员、律师以及其他法律工作者研究、学习法律使用。

# 总 序

公平正义乃人类恒久追求的理想目标。公平正义的实现,有赖法治国家的真正建立。欲达此目的,除了经济繁荣、政治昌明、法制健全之外,人们对法律的普遍尊崇和切实信仰,才是法治国家建立的社会基础和根本保障。因为,法律作为社会关系的调节机制,人类交往的行为准则,定分止争的裁判规范,纠纷处理的程序保障,只有被社会普遍认可和尊崇信仰,才会具有真正的意义。所以,公平正义的实现、法治国家的建立,除了加强法学研究,构建科学完备的法律体系之外,法律人才的培养和法学教育的普及,具有更为重要的意义。

自古以来,法学作为公平正义之学、治国安邦之术,一直被贵族阶层所垄断。即使到了中世纪,法学研究和法学教育也始终未曾得以真正普及。虽然,大学建制化的法学教育始于欧洲大陆 11 世纪末的波伦亚大学,但真正近代意义上的法学教育,实际产生于民族国家的建立,尤其是法典编纂和学科分化确立之后。尽管,我国清末也建立了所谓的法律讲堂,但其非现代意义上的法学教育。应当说,随着“西学东渐”和现代大学教育制度的引入,20 世纪初的中国才有了真正意义上的现代法学教育。

新中国的法学教育,除了 20 世纪 50 年代初短暂的存续、引进和改造之外,其实真正兴起于十一届三中全会以后。伴随着改革开放 30 年波澜壮阔的历史巨变,我国的法治建设业已取得了令人瞩目的可喜进步。历经几代法律学人的不懈努力,我国的法学研究和法学教育事业亦呈现出蓬勃发展的良好势头。法学教育机构由原来的几所、十几所,现已发展到 600 多所。法学教育的层次由最初的本科教育,现已发展为本科、硕士、博士等层次齐全的法律教育体系。随着法学教育规模的不断扩大,法学教育质量也在持续稳步提高。改革开放后培养的新一代法律、法学人才,正在逐步成为现代法治建设的生力军。法学教育在法治建设中的重要作用日益显现,并逐步被社会认可。

时下,中国的法学教育正处在一个重要的发展转折时期。从宏观上讲,法学教育正在从原来的精英教育逐步向素质教育和职业教育转

变。但是,由于法律院校的层次不同,不同类型的院校,客观上具有不同的培养目标,肩负着不同的历史使命。高水平大学的法律院系,仍应以精英人才的培养为主;一般大学的法律院系,则应着重于素质教育和职业教育。与此相应,不同大学的法学教材理应具有不同特色,方能发挥不同作用。正是基于这种需要,在河南省法学教育研究会的倡导下,自2004年开始,郑州大学出版社陆续编辑出版了一套主要适用于一般性法律院系教学需要的高等法学教育“十五”规划教材。鉴于该教材的新颖性、全面性、准确性和适用性,在河南乃至全国被广泛使用。经申报评审,本套教材今年被评为国家级重点图书出版项目,并由此重新启动了作为国家新闻出版总署“十一五”规划重点项目的“普通高等教育法学专业‘十一五’规划教材”编写工作。

新一套法学教材的编写,时值全国纪念“改革开放30年”和国家“教学质量工程”实施之际。法学教育的培养目标、课程设计和教学内容改革等,均与相应的教材建设密切相关。精品教材建设,亦为国家“教学质量工程”建设的九大项目之一。因此,法学教材的编写质量,在很大程度上决定着法学“教学质量工程”的建设效果。为了确保本套国家级重点图书的出版质量,河南省法学教育研究会精简并重组了新一届编委会,严格遴选了每本教材的主编和参编人员,原以省内法学学者为主的编写队伍中,增加了不少国内较为著名的法学专家,从而保障了教材的编写质量。编委会认真审定了每本教材的编写大纲;郑州大学出版社针对本套教材,专门制订了严格的编审制度。编委会期望这套教材能够真正成为法学教材中的精品,为国家“教学质量工程”建设作出应有的贡献。

按照编委会的要求,新一套教材将力争体现如下特色。

1. 系统性。为了适应本科生司法考试的需要,本套教材不仅在整体设计上强调全面性,确保涵盖司法考试涉及的所有应考科目;而且,每本教材的编写内容均强调系统性,力求全面反映该课程所有应知应会内容;在尽可能少的篇幅内,包含尽可能多的知识点和信息量,确保学生全面掌握司法考试的基本考点。

2. 准确性。准确性是所有教材,尤其是精品教材的基本要求。因此,编委会要求每本教材均必须确保所有知识要点的准确性。在本套教材的编写中,每本教材都必须按照通说准确介绍基本概念、基本观点、基本理论,让学生在掌握了基本技能之后,能进一步探讨理论争议和学术前沿问题。

3. 新颖性。随着我国法治的不断健全完善,法学理论研究亦日益精深细化。因此,本套教材除了强调编写体例的新颖性之外,特别强调每本教材的内容都要博采众家之长,全面吸收国内外最新研究成果,反映本学科最新学术动态,让学生掌握最新、最准、最全面的法学前沿理论。

4. 适用性。我们认为,教材的体系和内容既要适用课堂讲授,又要适于各类学生的不同要求,更要充分体现服务司法考试的基本观念。因此,在本套教材的编写中,我们特别注意教师授课的进度和节奏,知识要点的相互衔接,以及对司法考试

的适用性。同时,为了使有资质潜力的学生能够从教材中获得更多的知识信息,我们在每本教材的每章之后,除了依常规列出基本概念之外,还分别提供了案例分析、思考与分析等相关内容,为学生提供了进一步深入研究的相关问题及思维空间,有利于优秀学生脱颖而出。

尽管我们已经有了有一次教材编写的体验,许多主编和参编者均具有法学教材编写的丰富经验,但我们依然对本套教材的编写质量心存不安。我们深知,精品教材的编写绝非易事。能够确保一本或几本教材真正具有特色已非易事,力求全套教材十全十美几乎不太可能。但是,本着对法学教育的责任心和使命感,我们将通过认真的队伍建设和质量监控,力争使本套教材能够真正成为法学教材的精品。为达此目的,我们衷心期盼国内外学界同仁不吝赐教,以求我们的教材能够日臻完善。

郑州大学法学院院长 田士城

2008年12月

# 前言

改革开放三十年来,中国的政治、经济形势发生了巨大变化,“法治”、“民主”、“自由”、“平等”等法律理念已经成为当代中国人的理想追求和价值目标。中国律师事业得到迅速发展,律师队伍日益壮大,律师素质不断提高,律师事务所专业化、规模化程度不断增强,律师业务领域不断拓展,中国律师业正进入一个难得的发展机遇。律师以普世的情怀,强烈的社会责任感,正确的职业观,精良的专业知识和技能,在构建社会主义和谐社会中作出了应有贡献。同时也要看到,我国律师业还是一个年轻职业,其真正的发展仅仅只有三十年时间而已,无论是在理论上还是在实务上同具有上百年发展历史的西方国家相比还存在较大差距,律师业发展过程中暴露出来的许多问题,需要进行认真研究和理性探索,为我国律师制度的发展奠定理论基础。

《中国律师法学》是以律师法及其律师实务为研究对象,在编写体例上分为上下两编:上编是律师制度;下编是律师业务。上编研究的侧重点在于律师制度中具有规律性的理论与规则,这些规律性的理论和规则涉及律师制度属性、价值、历史发展,律师权得设定、律师管理体制以及职业责任等内容。这些内容是律师学科中基本的具有普遍意义的共性问题,也是律师学研究面临的重要性、基础性课题。下编律师业务研究,不是单纯地探讨律师办案的工作程序和业务范围,而是对律师业务的工作总结和比较研究,将律师业务中的规律性问题上升到理性角度加以认识。其研究内容包括刑事法律帮助、刑事辩护、诉讼代理、法律顾问以及法律咨询和代书等业务。

本书在研究内容和研究方法上具有以下特征:

其一,在研究内容上力求突破和创新。本书力求突破传统理论或现行观点,从不同视角对律师制度完善与发展过程中涉及的理论和实践问题进行审视、批判和重构,力求在审视和批判的过程中能够起到正本清源、推陈出新的效果。比如,关于“律师制度性质和价值”、“律师权利设定”以及“律师职业责任”等,既是律师制度研究中的重点问题,同时又是难点问题,在目前的律师学教材中还少有全面系统的

论述。

其二,本书是2008年6月1日新《律师法》实施以来所出版的最新教材,收录了中西方律师制度比较研究的最新观点、新律师法的立法内容以及律师实务中的前沿问题,系统地、全面地介绍了律师法的知识体系。

其三,注重研究与教学的结合。本书是律师法学研究成果,它与律师法学教学相辅相成,所以,本书的指导思想之一就是要具有适用性。因而,本书除了注重基本内容的客观全面以外,还注意其系统性和逻辑性;力求务理清晰,层次分明。既遵循教学规律、思维规律,又不失对律师制度改革实践的理论导向作用。

在本书的编写过程中,参阅和吸收了国内知名专家学者的大量最新科研成果和实务界的丰富实践经验;受到参编和高校领导和老师们的热情参与,同时,也得到郑州大学出版社的鼎力支持,在此,我们一并感谢!

限于作者学术水平,不当或错误之处在所难免,还望各界读者批评指正。

石茂生

2009年5月2日于郑州大学

# 目 录

|                       |    |
|-----------------------|----|
| 绪论 .....              | 1  |
| 第一节 律师 .....          | 1  |
| 一、律师概念的各种表述 .....     | 1  |
| 二、现行《律师法》对律师的定义 ..... | 3  |
| 三、律师的职业使命 .....       | 4  |
| 第二节 律师法 .....         | 5  |
| 一、律师法的概念 .....        | 5  |
| 二、律师法的调整对象 .....      | 6  |
| 三、律师法的地位和作用 .....     | 6  |
| 第三节 律师法学 .....        | 9  |
| 一、律师法学的概念和任务 .....    | 9  |
| 二、律师法学的体系 .....       | 10 |
| 三、律师法学的研究方法 .....     | 11 |
| 上编 律师制度 .....         | 15 |
| 第一章 律师制度的历史发展 .....   | 17 |
| 第一节 西方律师制度的历史发展 ..... | 17 |
| 一、西方律师制度的萌芽 .....     | 17 |
| 二、西方律师制度的起源 .....     | 18 |
| 三、西欧封建制时期的律师制度 .....  | 19 |
| 四、资本主义时期的律师制度 .....   | 21 |

|                                       |           |
|---------------------------------------|-----------|
| 第二节 中国律师制度的历史发展 .....                 | 23        |
| 一、中国古代律师现象探源 .....                    | 23        |
| 二、清末从西方引进律师制度 .....                   | 24        |
| 三、新中国律师制度的发展 .....                    | 25        |
| 第三节 现代各国律师制度比较 .....                  | 28        |
| 一、律师分类比较 .....                        | 28        |
| 二、律师资格比较 .....                        | 29        |
| 三、律师活动范围的比较 .....                     | 30        |
| 四、律师惩戒比较 .....                        | 31        |
| 五、律师报酬的比较 .....                       | 31        |
| <b>第二章 律师制度的属性与价值 .....</b>           | <b>33</b> |
| 第一节 律师制度的属性 .....                     | 33        |
| 一、我国法律、法规对律师制度属性的规定 .....             | 33        |
| 二、法学界对律师制度属性的几种观点 .....               | 34        |
| 三、律师制度的属性 .....                       | 36        |
| 第二节 律师制度的价值 .....                     | 38        |
| 一、律师制度价值概述 .....                      | 38        |
| 二、律师制度的公正价值 .....                     | 40        |
| 三、律师制度的效益价值 .....                     | 44        |
| 四、律师制度的权利保障价值 .....                   | 46        |
| 五、律师制度的社会和谐价值 .....                   | 49        |
| <b>第三章 律师的执业许可 .....</b>              | <b>52</b> |
| 第一节 律师的资格 .....                       | 52        |
| 一、律师资格的概念 .....                       | 52        |
| 二、律师资格的取得 .....                       | 53        |
| 三、律师资格与律师职务相分离制度 .....                | 54        |
| 第二节 律师的执业条件 .....                     | 54        |
| 一、申请律师执业的条件 .....                     | 54        |
| 二、申请律师执业应当提交的材料 .....                 | 57        |
| 三、申请律师执业的许可程序 .....                   | 58        |
| 四、律师执业许可中需要注意的问题 .....                | 59        |
| 五、对没有取得律师执业证书的人员<br>提供法律服务活动的限制 ..... | 61        |

|                                    |           |
|------------------------------------|-----------|
| 第三节 律师的执业类型 .....                  | 62        |
| 一、兼职律师 .....                       | 62        |
| 二、特许律师 .....                       | 64        |
| <b>第四章 律师执业的基本原则 .....</b>         | <b>67</b> |
| 第一节 遵守宪法和法律的原则 .....               | 67        |
| 一、遵守宪法和法律原则的法律依据 .....             | 67        |
| 二、遵守宪法和法律原则的内容和意义 .....            | 68        |
| 第二节 律师执业必须恪守职业道德和<br>执业纪律的原则 ..... | 68        |
| 一、恪守职业道德和执业纪律原则的法律依据 .....         | 68        |
| 二、恪守职业道德和执业纪律原则的内容和意义 .....        | 69        |
| 第三节 遵循以事实为根据,以法律为准绳的原则 .....       | 69        |
| 一、以事实为根据,以法律为准绳原则的法律依据 ...         | 69        |
| 二、以事实为根据,以法律为准绳原则的含义和要求<br>.....   | 70        |
| 三、以事实为根据,以法律为准绳原则的意义 .....         | 70        |
| 第四节 接受国家、社会和当事人的监督 .....           | 70        |
| 一、接受国家、社会和当事人监督原则的法律依据 ...         | 70        |
| 二、接受国家、社会和当事人监督原则的内容和要求<br>.....   | 71        |
| 第五节 依法独立执业受法律保护的原则 .....           | 72        |
| 一、依法独立执业的法律根据 .....                | 72        |
| 二、依法执业受法律保护原则的意义 .....             | 72        |
| 三、对律师依法执业予以保护的具体规定 .....           | 73        |
| <b>第五章 律师的素质和执业技能 .....</b>        | <b>75</b> |
| 第一节 律师的素质 .....                    | 75        |
| 一、政治素质 .....                       | 75        |
| 二、业务素质 .....                       | 77        |
| 第二节 律师的执业技能 .....                  | 79        |
| 一、律师会见技能 .....                     | 79        |
| 二、律师咨询技能 .....                     | 80        |
| 三、律师沟通技能 .....                     | 81        |
| 四、律师谈判技能 .....                     | 82        |
| 五、律师调解技能 .....                     | 83        |

|                           |            |
|---------------------------|------------|
| 六、律师阅卷技能 .....            | 85         |
| 七、律师证据技能 .....            | 87         |
| 八、律师论辩技能 .....            | 88         |
| <b>第六章 律师的权利和义务 .....</b> | <b>91</b>  |
| 第一节 律师的权利 .....           | 91         |
| 一、律师权利的内涵和外延 .....        | 91         |
| 二、律师在执业活动中享有的人身权利 .....   | 92         |
| 三、查阅案卷权 .....             | 94         |
| 四、同犯罪嫌疑人、被告人会见和通信权 .....  | 95         |
| 五、调查取证权 .....             | 96         |
| 六、拒绝辩护或代理权 .....          | 97         |
| 七、有得到人民法院适当的开庭通知的权利 ..... | 98         |
| 八、律师在庭审中的诸项权利 .....       | 98         |
| 九、获取诉讼文书副本的权利 .....       | 99         |
| 第二节 律师的义务 .....           | 99         |
| 一、律师对委托人的义务 .....         | 100        |
| 二、律师对法院、仲裁机构的义务 .....     | 102        |
| 三、律师的其他义务 .....           | 103        |
| <b>第七章 律师的职业责任 .....</b>  | <b>105</b> |
| 第一节 律师职业责任概述 .....        | 105        |
| 一、律师职业责任的意义 .....         | 105        |
| 二、律师职业责任的分类 .....         | 106        |
| 第二节 律师道德责任 .....          | 107        |
| 一、律师职业道德的概念和特征 .....      | 107        |
| 二、我国律师职业道德的内容 .....       | 108        |
| 第三节 律师纪律责任 .....          | 110        |
| 一、律师执业纪律的概念 .....         | 110        |
| 二、律师执业纪律的内容 .....         | 111        |
| 第四节 律师法律责任 .....          | 114        |
| 一、律师行政法律责任 .....          | 115        |
| 二、律师民事法律责任 .....          | 119        |
| 三、律师刑事法律责任 .....          | 120        |

|                                     |     |
|-------------------------------------|-----|
| <b>第八章 律师执业机构</b>                   | 123 |
| <b>第一节 律师事务所概述</b>                  | 123 |
| 一、律师事务所的概念和特征                       | 123 |
| 二、律师事务所的任务                          | 124 |
| 三、律师事务所的设立                          | 125 |
| 四、律师事务所的变更                          | 128 |
| 五、律师事务所的终止                          | 128 |
| 六、律师事务所的年检                          | 129 |
| <b>第二节 律师事务所类型</b>                  | 130 |
| 一、国家出资设立的律师事务所                      | 130 |
| 二、合伙制律师事务所                          | 132 |
| 三、个人律师事务所                           | 136 |
| <b>第三节 律师事务所的分支机构</b>               | 136 |
| 一、律师事务所的分所                          | 136 |
| 二、律师事务所驻国外的分支机构                     | 137 |
| <b>第九章 律师管理</b>                     | 140 |
| <b>第一节 律师管理概述</b>                   | 140 |
| 一、律师管理的概念和分类                        | 140 |
| 二、我国的律师管理体制                         | 141 |
| <b>第二节 律师执业机构管理</b>                 | 142 |
| 一、律师事务所内部管理结构                       | 142 |
| 二、人员管理                              | 143 |
| 三、业务管理                              | 144 |
| 四、财务管理                              | 144 |
| <b>第三节 司法行政机关的管理</b>                | 145 |
| 一、制定律师管理的规章制度                       | 146 |
| 二、律师资格的授予、执业证书的颁发和注销及对<br>执业律师的年检注册 | 146 |
| 三、对律师事务所的管理                         | 146 |
| 四、对违法律师进行行政处罚                       | 148 |
| <b>第四节 律师协会的管理</b>                  | 148 |
| 一、律师协会的性质、宗旨和机构设置                   | 148 |
| 二、律师协会的职责                           | 150 |
| <b>第五节 收费管理</b>                     | 151 |
| 一、律师收费管理的适用对象及收费的原则                 | 152 |

|                               |            |
|-------------------------------|------------|
| 二、收费标准 .....                  | 152        |
| 三、收费方式 .....                  | 153        |
| 四、律师收费的构成 .....               | 153        |
| 五、收费程序 .....                  | 153        |
| <b>第十章 法律援助制度 .....</b>       | <b>156</b> |
| 第一节 法律援助概述 .....              | 156        |
| 一、法律援助的含义 .....               | 156        |
| 二、法律援助的性质 .....               | 157        |
| 三、法律援助的意义 .....               | 157        |
| 四、我国律师与法律援助 .....             | 159        |
| 第二节 我国法律援助的对象、条件和范围 .....     | 159        |
| 一、法律援助的对象 .....               | 159        |
| 二、法律援助的条件 .....               | 160        |
| 三、法律援助的范围 .....               | 161        |
| 第三节 法律援助的机构与资金 .....          | 162        |
| 一、法律援助的机构 .....               | 162        |
| 二、法律援助资金 .....                | 164        |
| 第四节 法律援助的程序 .....             | 165        |
| 一、法律援助的程序 .....               | 165        |
| 二、法律援助中法律援助人员与受援人的权利与义务 ..... | 167        |
| 三、法律援助的法律责任 .....             | 168        |
| <b>下编 律师业务 .....</b>          | <b>171</b> |
| <b>第十一章 律师业务概述 .....</b>      | <b>173</b> |
| 第一节 律师业务的特点 .....             | 173        |
| 一、律师业务的主体是特定的 .....           | 173        |
| 二、律师业务的范围由法律明确规定且范围广泛 .....   | 174        |
| 三、律师业务服务对象的广泛性 .....          | 174        |
| 四、律师开展业务对执业机构具有依赖性 .....      | 174        |
| 五、律师执业受到法律保护与约束 .....         | 175        |
| 第二节 律师业务的范围和分类 .....          | 175        |
| 一、律师业务的范围 .....               | 175        |
| 二、律师业务的分类 .....               | 176        |