

SHENZHEN LAWYERS



# 深圳律师

非常视线 专业见解

## 民主团结 共谋发展

### ——深圳市第八次律师代表大会纪实

3月31—4月1日，深圳市第八次律师代表大会召开。深圳市委常委、副市长陈应春，市司法局局长陈志刚，全国律师协会副会长、广东省律师协会会长欧永良，深圳市委两新工委副书记王荫琦等领导应邀出席会议。陈应春副市长指出，市委市政府充分肯定广大律师为深圳政治经济法治社会建设作出的重要贡献，律师的职能作用越来越受到社会各界的广泛认可，

## 知识产权战略与企业发展

法律文书是一面镜子

## 深圳市第八次律师代表大会



法人  
FARREN MAGAZINE

2012年4月

深圳律师协会主办  
法人杂志社协办



## 到中西部去， 践行我们的职责

“1+1”中国法律援助志愿者行动是司法部、共青团中央、中华全国律师协会、中国法律援助基金会等部门共同发起，全国各级司法行政机关、律师协会和广大律师共同参与的一项重大社会公益性民生工程。活动自2009年开展以来，共有800多名律师和大学生奔赴到西部贫困地区从事法律援助工作。

我市律师及律师事务所以实际行动推动着法律援助事业的不断发展，身体力行诠释中国特色社会主义法律工作者的深刻内涵；目前捐款40余万元，9名律师参与报名，超额完成深圳7个名额的任务，占全省名额的三分之一。

为充分展示我市律师心系人民、无私奉献的精神风貌，大力弘扬社会主义法治精神，《深圳律师》杂志将开通专栏，报道我市律师参与关注1+1法律援助行动的最新动态，分享志愿律师的心得和感悟。



## 齐心协力 创新工作 共谋深圳律师业新发展

——市司法局陈志刚局长在八届律协二次理事会上的讲话

(根据录音整理)

各位理事、监事：

首先我代表市司法局党委，对新当选的协会理事、监事表示祝贺！今天我们在这里召开座谈会，主要是了解本届律协的工作设想，司法行政机关在今后的工作中提供怎样的帮助和支持。

深圳律师业目前面临难得的发展机遇：一是2010年全国律师工作会议召开，明确了律师作为中国特色社会主义法律工作者的政治地位，中办发【2010】30号文也为律师业的发展带来了新的契机；二是2011年全市依法治市工作会议上，王荣书记明确提出深圳要建设一流的法治城市。法制创新作为社会管理创新的重要内容，律师发挥不可或缺的作用；三是深圳市委市政府对律师工作高度重视，大力支持。2011年10月市委常委会专题研究我市律师工作，今年初市委办和市府办转发市司法局《关于进一步加强和改进我市律师工作的实施意见》，并于3月召开全市律师工作会议。在这些政策背景下，如何把握机遇，推动深圳律师业做强做大成为我市律师工作的重要议题。

过去的两年，七届律协做了大量卓有成效的工作。律师积极参与人民调解、法律援助，组建大运律师服务团支持大运会等公益性法律服务，对外展示了我市律师的良好形象。在这个基础上，新一届律协要在思考中探索前进，把各级党委政府对律师工作的重视、关心和给予的政策落到实处，齐心协力，创新发展。下面我就做好当前律师工作谈几点看法。

第一、坚持敢为天下先的创新意识。客观地说，深圳的特区政策优势可能不再明显，但深圳依然是改革开放的前沿，是培育创新观念的优良土壤。植根于特区沃土，深圳律师业曾经创造了国内多项第一，引领全国律师业发展方向。新形势下，我们要摒弃固步自封、小富即安的观念，继续推进创新和改革，先行先试，做强做大深圳律师业。

第二、推动法律职业共同体建设。我们要积极主动地贯彻落实好中办发【2010】30号文、深办发【2012】1号文精神，赋予法律职业共同体更丰富的内涵，比如通过选拔优秀律师进入法院、检察院，选拔优秀的年轻律师到基层政府单位挂职，在公务员培训中争取律师参会名额等等，不断探索可行的途径和合适的方法，推进法律职业共同体建设。

第三、培育律师所品牌。深圳拥有华为、中兴、平安、招行等在国内外具有品牌影响力的企业，活跃的经济环境为深圳律师业做强做大奠定了基础。我们要走规模化、品牌化的发展道路，力争到“十二五”末，培育5—10家执业律师100人以上、年业务收入亿元以上的律师事务所，在与北京、上海等发达地区律师业竞争中体现优势。

第四、继续推进行业重点工作。持续推进律师学院建设，落实“十年千人”计划，打造一支高素质法律人才队伍；坚持社会主义方向，加强行业自律，规范律师执业；推进解决“老三难”问题，寻求相关部门的理解和支持，为行业发展创造良好的环境。

律师工作需要规范有效的管理和服 务，需要切合实际地解决问题，需要整个行业齐心协力谋求创新和发展。市司法局会一如既往地支持协会的工作，推进我市律师业发展，并希望协同市律协新一届工作团队，倾尽全力、务实创新，促进律师业做强做大，带领深圳律师业实现新一轮大发展！





## 法人

主办：深圳市律师协会  
协办：法人杂志

粤内登字B11277号



本刊随《法人》杂志赠阅发行

编委会 主任	张 勇
编委会 成员	蔺晓青 梁建东 郑德刚 林昌炽 杜艳芝 尹成刚
主编	林昌炽
副主编	杜艳芝 王 红
栏目编辑	周争锋 俞 飞 陈 伟 杨新发 舒 笑 兰 天
编辑/记者	陈 夏 谭古丽
美编	刘晓莹 赵 佳
电话	0755-83025939
传真	0755-83025177
地址	深圳市深南大道4001号 时代金融中心20楼
邮政编码	518034
电子信箱	shenzhenlawyers@163.com

### 视线VIEW

#### P4



- ① “iPad”商战无关道德
- ② 拦飞机事件，板子该打在谁身上
- ③ 错案责任终身制终究是个进步
- ④ 法官判错案岂能以“眼花”为借口
- ⑤ 东阳亿万富姐吴英的罪与罚
- ⑥ 著作权法修改引争议
- ⑦ 微博实名制：向虚假信息说不
- ⑧ 毒胶囊事件折射药品安全危机

### 热点HOTSPOT

- P8 明确政治定位 服务党和政府中心工作  
提高执业水平 积极参与社会管理创新
- P9 把握政治定位 加强自律管理  
发挥专业优势 服务党政大局
- P10 紧抓时代机遇 积极开拓进取  
开启深圳律师业新篇章





P11 民主团结 共谋发展  
——深圳市第八次律师代表大会纪实

P13 在这里，许下我们的承诺  
——新一届理事、监事竞选演说精编

#### 论道 DISCOVERY

---

P18 拨捡童案烟云 现是非真相

P22 知识产权战略与企业发展  
——IPAD案件引发的企业知识产权战略思考

P24 苹果公司诉深圳唯冠商标确权案  
在二审中的交锋

#### 实务 PRACTICE

---

P27 法律文书是一面镜子

P28 试论股东表决权行使的一般原则

P30 以营业税税改为契机  
促进深圳税务律师快速稳步发展

P31 试析一审民事判决书公告送达

#### 拍案 CASE AND EXAMPLES

---

P34 买房送面积有法律障碍

P36 人性之光  
——交通肇事损害赔偿案的调解过程详解

P38 被指控走私冰毒178克  
经辩护获免刑事处罚

#### 生活 LIFE

---

P40 她们为什么不再是弱者  
——读《洛伊斯的故事》

P41 古大理印象

P42 医殇

P44 清明时节话采萍



#### 资讯 INFORMATION

---

## “iPad”商战无关道德

2000年，唯冠公司旗下的台北唯冠和深圳唯冠在多个国家和地区分别注册了“IPAD”商标，还曾在市场中短暂销售与之相关的电子产品。2006年，苹果以“撤销闲置不用商标”为由对唯冠发起诉讼，而唯冠赢得了这场官司。经多方协商，2009年，苹果和英国IP公司与唯冠达成协议，之后再度引发纠纷。2011年12月，苹果对深圳唯冠提起诉讼，索要商标所有权，并索赔400万元，深圳市中级法院一审驳回。今年2月29日，苹果诉深圳唯冠商标权纠纷案在广东高院开庭二审，审判长宣布本案将择日宣判。

(综合媒体报道)

诉讼是一个法律问题，用道德来考量是不合适的。唯冠索赔虽然是一个高昂的数目，但是从国外知识产权诉讼的经验和企业知识产权保护制度的角度来看，关键不在于这个索赔数目。从保护企业知识产权和增加侵权成本的角度，法律对知识产权侵权设定高昂惩罚是必然的。苹果的侵权行为是对知识产权保护制度的挑战，必须放在知识产权纠纷的游戏规则中解决，与道德无关，这难免给人们原本单薄的知识产权观念带来冲击。

唯冠与苹果双方关于商标权纠纷的诉讼已经有两年多的时间，唯冠这方从未关闭过和解的通道，但苹果方面似乎缺乏诚意。出现诉讼的局面完全是苹果一方态度傲慢，不肯认错造成的。苹果方面至少有3次机会和平解决商标权纠纷问题，第一次是台湾唯冠替深圳唯冠出售内地商标权的“乌龙合同”后，苹果方面无法办理内地“IPAD”商标过户手续，当时只需要与深圳唯冠补签合同便可解决问题。随后，苹果强行登陆中国内地市场以及面对诉讼选择不纠错时也连续错失了两次机会，如今解决的代价会越来越高。如果苹果终审败诉，又不想在大陆地区更换“IPAD”品牌的话，必须出手买断商标权，这个代价会非常高昂。即便胜诉，由于商标权被唯冠的债权人抵押，苹果要想过户仍需要和债权人协商，代价也不会低。

(广东广和律师事务所 肖才元律师)



## 拦飞机事件，板子该打在谁身上

近日频频发生的拦飞机事件引人热议。4月11日，因不满航班延误，在赔偿方面与航空公司发生分歧，20多名旅客冲进上海浦东机场的飞行区，拦住正在滑行的飞机。无独有偶，4月13日，广州白云机场有乘客冲上机场停机坪，最后出动了警察和武警方摆平。

(综合媒体报道)

首先，板子应当打在拦飞机者身上。不管事出何因，拦飞机行为不可取。其对拦飞机者自身、被拦飞机及乘客、被拦飞机拟停的机场等相关各方都是有害的，是“损人不利己”行为，是典型的公共安全事件，必须予以严肃处理。

其次，板子应当打在航空公司身上。航班延误、航班取消，给乘客带来不便利和损失，侵害了乘客的知情权、休息权、选择权、决策权和损害赔偿权。其原因不管是天气异常，还是航空公司方面的客观情况，航空公司都应当及时、有效、合理、人性化地处理，不能冷漠傲慢，不能拖延推诿，不能隐瞒虚报，不能把总等待时间分割成一小段一小段地播报，不能对乘客采取欺瞒态度，更不能让乘客无限期等待，让乘客频繁往返于登机、下机、住旅馆途中。

再次，板子应当打在民航局身上。多年来，航班延误已成常态，但民航局公布的航班正点率高达70%以上。对延误率、延误原因、延误后各方责任、延误后处置规则与要求等问题民航局似乎未明确规定，更未确定追责。如此一来，航空公司对飞机延误无需承担责任，便无所顾忌。

最后，板子还应当打在立法者执法者身上。目前航班延误的处理规则、责任、担责形式等，没有立法规定，或规定过于陈旧、粗疏，与当前经济形势不匹配。

我认为，各方应采取的理念和做法是：一是社会公众应对拦飞机行为坚决说不，不效仿、不支持、不幸灾乐祸。二是乘客应维权有度，维权有道。不当维权、暴力维权等以违法方式手段维权，将承担相应法律责任。三是航空公司应尊重旅客，学会换位思考，提供优质高效服务。四是机场应统筹协调，制定紧急情况安抚乘客相应规定。五是民航局应及时调查，公平处理，公布结果，积极介入解决纷争。六是立法和执法者应建立健全航空法律体系，明确航班延误和取消的条件、程序、责任和后果等。

(广东普罗米修斯律师事务所 陈群律师)





## 错案责任终身制终究是个进步

2012年4月5日,河南法院推出错案责任终身追究试行办法,对应追究错案责任的在职或退休的法院工作人员,将给予免职、撤职、通报、追责及移交司法机关处理等方式办理。据悉,河南省高院此次推出的错案责任终身追究试行办法在全国尚属首次。该办法规定:谁有决定权,谁负主要责任,其他参与者负次要责任;下属出错案,主管领导有责任;对错误决定持反对意见者不负过错责任等。同时还规定:即便是被发现的错案当事法官已升职、调离、辞职或退休,同样要承担相应责任。

(人民网)

近年来,法院系统的错案不断见诸媒体,获得纠正的有余祥林错案、赵作海错案等,引起社会广泛关注和司法公信力的质疑。中国法院的错案,其发生不外乎两种原因:1. 主观疏忽,归因于法官业务水平低、经验欠缺、办案态度不认真、工作不负责等主观因素;2. 外部干扰,归因于上级压力、人情请托、社会舆论等外部因素。究其原因可知,错案责任追究是必要的,但要从根本上减少错案,还需要更为全面的制度建设。该办法真正实施还有些问题要理清。依据现在的审判机制,往往是办案的说了不算,说了算的不办案——此问题不解决,错案追究只能是一句口号。要使追究机制真正落到实处,就要落实法律规定的法官独立审判原则。

(网友老闲于)

推行法官错案责任追究终身制,对于一个法官来说,无疑是责任重于泰山的一项制度。自己审定的案子,如果要负责一辈子,可以想见,以法律为准绳,法律至上,敬畏法律,就不再是装装门面,说一套做一套,惹来无数骂名了。既然要负责一辈子,肯定会钻研法律,精益求精,法治精神第一,宁为玉碎不为瓦全,领导说了不算,法律说了算。

公众耳熟能详的“天价过路费”案和赵作海案,在河南省高院的纠错机制下,迅速赢得公众的理解和支持。事实证明,对错案进行纠正,不仅不会损害司法的权威,而且会提升司法的公信力。

(荆楚网 朱永杰)

## 法官判错案岂能以“眼花”为借口

近日,河南三门峡市陕县法院在受害人家属没有得到任何赔偿的情况下,以被告人积极赔偿为由,判决这起造成3死2伤的交通事故案件的肇事者有期徒刑两年。审理案件的法官水涛称看文字材料时自己“眼睛花”,才将案件判错了。陕县人民检察院已经向陕县人民法院提出纠错意见,认为市案判决与事实不符,陕县法院决定启动法律审判监督程序,市案或将再审。法官水涛因涉嫌受贿被移送司法机关。

(《新闻纵横》)

法官作为国家审判人员,根据法律授权,依法行使审判权,其职责在于通过正确地适用法律,公平公正地保护受害人一方的合法权益,使正义得以伸张,使邪恶受到惩处,使有序的社会关系得以维系。因此,法官不仅肩负着保障国家法律正确实施的神圣职责,更肩负着维护社会正义的重要使命。但是,上述报道中的法官,在其他法院出具一份内容和真实性不确定的证明的情况下,不核对事实真相,不询问死者家属,就草率认定案件事实,而且还编造出一个堂而皇之的理由:“眼睛花了”!

笔者认为,人民法院出具判决书,是非常严肃、严谨、规范的行为,它代表的是国家法律的尊严与权威,象征的是国家和人民权力的行使,尤其是在涉及到人民的生命权时,这样的判决书更应当严格遵循“以法律为依据,以事实为准绳”这最基本的司法审判原则!该法官的行为不仅严重背离了法官的职业道德,而且是对审判职权的亵渎和玷污!试问,对三条人命的案件居然如此大意,那么对其他普通民事案件又是如何马虎处理的?对此,笔者认为,应当加强和提高法官的职业道德和审判素质,并从制度上进行规范和完善,建立有效的错案追究制度,以保障国家审判权的正确实施!

我国要真正实现依法治国,还有很长的一段路要走!

(北京市炜衡(深圳)律师事务所 陈伟律师)

## 东阳亿万富姐吴英的罪与罚

吴英是原浙江市色控股集团有限公司法人代表，因涉嫌非法吸收公众存款罪，2007年3月16日被逮捕，2009年12月，金华市中级人民法院依法作出一审判决，以集资诈骗罪判处被告人吴英死刑，剥夺政治权利终身，并处没收其个人全部财产。2010年1月，吴英不服一审判决，提起上诉。2011年4月7日浙江省高级人民法院二审吴英案。2012年1月18日，浙江省高级人民法院对被告人吴英集资诈骗一案进行二审判决，裁定驳回吴英的上诉，维持对被告人吴英的死刑判决。2012年4月，最高法核准吴英死刑，将案件发回重审。

(综合媒体报道)

对此类案件无论是定为投机倒把罪、贪污行贿罪还是集资诈骗罪，其核心主题便在于全面遏制现行体制外的民间金融业探索。在现行经济犯罪活动中，被处以死刑的主要有两项，一项是增值税发票犯罪，另一项就是非法集资。让人担忧的是，即便是在如此高压政策之下，处于非法地位的民间金融业似乎仍然有扩大之势，特别是在宏观调控时期，一旦银根开始紧缩，地方高利贷市场就如同河床突然收窄，“水位”顿时抬高，所以，如果不从制度的角度来思考吴英案，那么，拯救将无从谈起，悲剧将继续发生。1月25日，著名大律师张思之发表了一份致最高人民法院大法官的公开信，在信中，张思之重点表达了两个观点：其一，吴英所集资金大多流入当地实体领域，属合法经营范畴，故无诈骗之行为；其二，纵观金融市场呈现的复杂现状，解决之道在于开放市场，建立自由、合理的金融制度，断无依恃死刑维系金融垄断的道理。这两条分别从法律和制度层面对吴英案做出了剖析，尤其是第二条，当是案件纷议之核心。

(财经作家 吴晓波)



## 著作权法修改引争议

国家版权局3月31日就《著作权法》修改草案进行公示，社会各界引发热议。一方面，《著作权法》施行20多年来首次主动、全面的修改，对从根本上保障自主创新，推动我国文化和科技发展具有重大意义。但另一方面，部分条款引发诸多争议。其中草案第46条引发了音乐人如高晓松、汪峰等人强烈质疑，怀疑这是变相鼓励盗版、打击创作者积极性、损害原创者利益。

(综合媒体报道)

我的疑问是：这“三个月”是怎么计算出来的？在确定这个数字的过程中有没有听取音乐人及相关团体的意见？又是依据什么样的计算规则来计算的？为什么是3个月，而不是6个月或一年？

记得十几年前，中国的立法曾经讲究过粗放原则这样的理念。但是事实证明这是错误的，可这种观念余毒仍在。在各种各样的立法中，我们时常会看到类似“三个月”这样似乎是领导依感觉拍定的条款，就此内容几乎很少见到向公众公布科学的分析。在这方面，我们的立法仍然有很多需要继续努力和改进之处。《著作权法》的重点尚未涉及到人身安全及自由的内容，假如那些涉及到人身安全和自由的法律也是如此制定出来，那真是令人担忧的事情。

(北京尚公(上海)律师事务所 李立律师)

如何理解把握第46条乃至整个著作权法，核心问题实际上是如何寻求和维护著作权保护与作品流通传播权益之间的平衡——既充分地保护著作人权利，也充分顾及作品自由流通传播的社会权益，尽量做到两全其美。

而从这种权利权益平衡的角度回头再来审视上述著作权法草案，其主要存在的问题显然并不是一个简单是否“鼓励盗版”性质的问题，而是一个是否真正做到充分“平衡”、足够完善妥当的问题。当然，应当看到，现行草案这方面值得进一步推敲斟酌的可议之处仍有不少。如第46条中“3个月”时限是否太短？这正像高晓松质疑的，“一首新歌在三个月内难以家喻户晓”。第40条中法定许可范围是否过宽？著作权集体管理制度是否能充分代表著作人权利？

显然，要做到这种“平衡”的完善妥帖，充分的立法博弈至关重要，与著作权相关各方如著作人、作品受众、传播媒介的知情权、参与权、表达权，必须首先得到充分保障。

(法制日报 张贵峰)



## 微博实名制：向虚假信息说不

北京市2011年12月出台《北京市微博客发展管理若干规定》，首推微博实名制，希望借此遏制虚假和有害信息通过微博传播，营造诚信健康的网络环境。新浪、搜狐、网易、腾讯等各大网站微博都在2012年3月16日全部实行实名制，采取的都是前台自愿，后台实名的方式。4月8日，中国互联网协会发出倡议书，呼吁互联网行业抵制网络谣言，依法文明办网。针对网络虚假信息的治理，是疏还是堵？微博实名制是否可取？这些话题引发舆论关注。

(综合媒体报道)

微博实名制将有重大意义，因为微博目前已经成为最大的网络信息发布平台和言论平台，如果管理不当，这个平台可能会产生恶劣的社会影响。实名制则是微博管理的重要制度设计，其所带来的好处是：一方面，微博使用者的社会性增强了，网民在网上活动时必须考虑自己的社会身份，从而会变得理性；另一方面，前台仍然没有限制，人们仍然可以或匿名或用真名进行网络活动。很多人担心微博实名制会影响言论自由，但实名制的根本正是为了保护言论自由。因为从前台来说，微博用户仍然可以自由取名，没有实际影响，而后台信息实际上只是身份信息而已，具有商业价值的个人电话、地址等并不需要登记。只要对运营商的信息管理做好监控，就不必担心人们的信息可能泄露。实名制打击的是破坏人们自由的行为，那些僵尸粉、水军将无处藏身，发布虚假信息和造谣将付出代价。实名制对遵纪守法的人们则毫无影响，他们和从前一样进行正常的网络活动，享受微博带来的好处，而且，他们享受的微博环境会变得更好。

真正的自由需要人们的理性，而人们能够理性很大程度上源于他们的行为受到制度的约束。微博实名制带来的好处充分说明了自由、理性和制度的关系。透明的制度才能带来自由，而实名制则让网民对他们的行为负起责任。如此，才能实现真正的言论自由。

正如中国互联网协会的倡议书所说，网络谣言的传播成为一大社会公害，希望互联网业界采取有力措施抵制网络谣言，营造健康文明的网络环境，推动互联网行业健康可持续发展。

(南方日报)

## 毒胶囊事件折射药品安全危机

4月15日，央视《每周质量报告》报道，河北省阜城县、江西省弋阳县等地一些明胶厂，用皮革下脚料提炼出工业明胶，销售给浙江省新昌县的胶囊厂制造药用空心胶囊，流入药品企业。修正药业等宣称“做良心药、放心药”的多家知名药企，被指涉嫌使用该种空心胶囊生产药剂，其中多种胶囊被检测出重金属铬含量严重超标，最高超标达90多倍。“皮革胶囊”事件在社会引起了前所未有的震动。

(综合媒体报道)

经济学理论认为，需求决定供给。假如没有下游药厂的需求，也就不会有上游企业制售“毒胶囊”的行为，因为“一个巴掌拍不响”。由于药品价格与民生息息相关，物价部门试图通过三番五次的“降价令”平抑药价，但这一政策并不符合我国医药产业“数量多、规模小、分布散、集约化程度低”的格局。现实中，过度竞争和低水平重复建设使制药企业价格杀跌愈演愈烈，许多企业面临“卖大针剂不如卖矿泉水赚钱”的尴尬境地，不得不通过大量申报改剂药以规避“降价令”，廉价经典普药则纷纷消失。

不合理的监管体制，使药监部门没有动力打击制售假药行为；不合理的定价机制，使制药企业为降低成本而铤而走险。可见，中国的假药问题，不仅牵涉道德或法律，更是一个政治经济学命题。要改变这一局面，我们需要完善药品监管的顶层设计。一是理顺药品监管体制，基层药品安全监管只能加强、不能削弱。可考虑将“药品安全控制指标体系”作为约束性指标纳入地方政府政绩考核。根据“药品生产企业所在地为主，经营、使用环节为辅”的原则，将地方政府负总责的制度安排落到实处。这相当于向各利益相关方提供可信的承诺，在激励机制上杜绝“商业利益优于公共利益”等情况。二是以“新医改”为契机，将药品安全监管与医药产业发展目标有机结合。政府应倾斜支持区域性大药厂，通过对注册资金、主要负责人资质、产量和拥有新药批准文号的限制，淘汰中小药品生产企业，优化制药产业结构，从根本上提升药品安全保障水平。

(东方早报 胡颖廉)

# 明确政治定位 服务党和政府中心工作 提高执业水平 积极参与社会管理创新

——深圳市委常委、副市长陈应春在深圳市第八次律师代表大会上的讲话

(根据录音整理)

尊敬的律师代表，欧永良会长，各位来宾：

大家好！大会邀请我出席开幕式，与这么多律师近距离接触，欢聚一堂，我感到非常高兴。我非常荣幸代表市委市政府对深圳市第八次律师代表大会的召开表示祝贺，同时也对长期以来为我市经济社会发展、法制建设做出贡献的广大律师朋友表示亲切慰问和衷心的感谢！

近几年来，我市广大律师积极履行法律工作者的职能，为深圳政治、经济的发展，为法治深圳的建设作出了重要的贡献；律师的职能作用受到了社会各界广泛认可。深圳市律师协会作为行业自律组织，在引导行业树立正确职业理念、推进行业自律、营造和谐执业环境、促进行业健康有序发展做了大量卓有成效的工作。

市委市政府历来十分重视律师工作。市委常委会于去年10月召开了专题会议，研究全市律师工作；今年初市委办转发了市司法局《关于进一步加强和改进我市律师工作的实施意见》，指导律师工作健康有序发展；3月中旬我们还召开深圳市律师工作会议，对今后一个时期律师工作作出全面系统的部署。我希望司法行政机关和市律协抓住机遇，共谋发展，全力做好当前形势下的律师工作，带领全市律师切实把市委市政府的关心转化为增强律师行业发展的动力，扎实开创我市律师工作新局面。

借深圳市第八次律师代表大会的机会，我提三点希望：

**一是希望各位代表牢记使命，认真履行代表职责。**

我希望各位律师代表能够充分发挥主人翁精神，认真履行代表职责，把这次会议开成一个民主团结、共谋发展大会。各位代表是由广大律师推选出来的，是全市律师界的精英，肩负着全市律师重托和推动我市律师事业发展的重要使命。希望大家以饱满的热情和积极的精神状态认真履行代表职责，积极建言献策，共同绘制深圳律师事业发展蓝图。

**二是希望各位律师增强大局意识，明确律师的政治定位，加强律师职业责任。**在社会主义中国，律师是中国特色社会主义法律工作者。中央对律师的政治定位，决定了律师不仅要服务好当事人，维护法律正确实施，而且要与政治定位有利结合，达到统一。广大律师要切实增强大局意识，充分发挥律师在加快构建和谐社会和



全面建设小康社会进程中不可替代的作用，在为社会提供高效优质法律服务，实现自身的科学、和谐发展的同时，要承担相应政治责任、法律责任、社会责任，牢固树立忠于国家，信仰法律，追求正义职业理念，切实履行好律师法赋予的基本职责，坚持诚信执业，依法执业，维护社会公平正义。

**三是希望司法行政机关和市律协能够密切配合，不断创新律师管理体制，切实提高律师队伍的管理水平。**司法行政机关要正确行使国家公权力，合理制定律师行业发展规划，严格职业准入标准，加强市场秩序监管，改善执业环境，监督指导协会把握好行业管理方向；律师协会作为自律性组织，要从行业整体利益和长远发展出发，保持行业内部有序管理，提高社会公信力，要不断加强内部组织机构和运作机制建设，实现协会工作制度化、规范化，真正把律师协会建设成为组织体系完整、职能定位清晰、规章制度健全、运行机制科学、行业威信高、社会公信度强的行业自律组织，成为党和政府联系律师的桥梁和纽带。

同志们，深圳律师事业正处于一个重要发展时期，希望通过本次大会，选举我市律师行业引路人，团结带领全市律师开拓新局面，实现新发展，为我市经济发展做出新贡献！





# 把握政治定位 加强自律管理 发挥专业优势 服务党政大局

——深圳市司法局局长陈志刚在深圳市第八次律师代表大会上的讲话

(根据录音整理)



尊敬的应春副市长、永良会长，各位律师代表、嘉宾：

大家上午好！深圳市第八次律师代表大会今天开幕，这是继深圳市律师工作会议之后，深圳律师界的又一件大事。在此，我代表市司法局向大会召开表示热烈的祝贺！

近年来，在市委市政府和司法行政机关正确领导下，市律协带领全市律师团结一心，开拓创新，律师工作屡创佳绩，律师队伍逐步壮大，律师管理不断规范，律师职能作用日益发挥。广大律师秉持良好职业道德，坚持科学发展观，服务大局，依法开展法律服务，为保障人民群众合法权益、化解社会矛盾纠纷、维护社会公平正义、推动我市经济社会长远发展、促进社会和谐稳定作出了积极的贡献。

市律协七届理事会认真履行工作职责，在任期内做了大量卓有成效的工作，如制定了《深圳市律师业“十二五”发展规划纲要》，组织实施“十年千人”培训计划，与香港律师会建立紧密合作模式，完善区属自律管理机构，研讨前海法制创新与法律服务业发展课题等务实创新的工作赢得了广泛

的赞誉。七届律协引导广大律师主动服务深圳政治、经济、法制、社会建设，积极稳妥推动协会自身建设和发展，不断完善行业协会内部治理机制和科学民主管理制度，在促进行业建设，指导业务发展，规范职业行为，维护行业权益，加强行业监督等行业自律管理、自我服务方面做出了突出贡献。值此，向七届律协和广大律师的辛勤工作表示衷心的感谢。

深圳市律师协会是律师法规定自律管理、自我服务、自我发展的行业组织，承担依法维护律师执业权利，开展律师教育培训，实施行业自律管理，促进行业发展等方面的重要责任。律师代表大会是全市律师依照律师法和律师协会章程行使权利的重要机构。今天参会的各位代表是由广大律师推选出来的，是律师界的精英，是全市律师的代言人，承载着广大律师的重托和推动我市律师事业发展重要使命，希望各位代表以高度负责的态度，认真履行代表职责，积极建言献策，真正把这次大会开成一次民主、团结，共谋发展的盛会，共同绘制深圳律师事业的发展蓝图！

# 紧抓时代机遇 积极开拓进取 开启深圳律师业新篇章

——中华全国律师协会副会长欧永良在深圳市第八次律师代表大会上的讲话

(根据录音整理)



尊敬的应春副市长、志刚局长、各位律师同仁：

大家早上好！受中华全国律师协会及王俊峰会长的委托，我非常荣幸代表中华全国律师协会和广东省律师协会出席深圳市第八次律师代表大会。在此，我对深圳市第八次律师代表大会的隆重召开表示热烈祝贺！同时，对于深圳市委市政府、市司法局等各级领导长期以来对我们律师事业的关心和支持表示衷心的感谢！

深圳市第八次律师代表大会的召开不仅仅是深圳律师关注的盛事，也是全国律协、广东省律协十分关注的大事，因为在这座改革开放前沿的城市中所发生的事情经常给人们以经验和启迪。

深圳律师是广东乃至全国律师业的重要组成部分。多年来，深圳律师作为中国律师行业先行者之一，先行先试开创了許多值得借鉴的模式，赢得了许多全国律师行业第一的荣誉，为中国律师制度的发展和完善作出了卓越贡献。

多年来，深圳律师引领风气之先，思想敏锐、激情洋溢，取得了辉煌成果，赢得了众多荣誉，为广东乃至全国律师事业发展作出了突出贡献。在此，我对所有为律师事业付出辛勤劳动的深圳律师同行致以崇高的敬意！

近年来，深圳律师队伍持续稳定发展，目前深圳律师人数接近7000人，律师业务快速发展。在七届律协团结带领下，深圳律师不但在追求法律公平正义，维护当事人合法权益方面做了大量工作，而且在参与国家立法、参政议政、服务经济

建设、服务民生、公益赈灾等方面进行了积极探索和实践，同时为促进法制建设，为维护社会和谐稳定作出了突出贡献，受到了社会一致好评。值得关注的，是深圳律师在积极参与法律进社区，参与各类调解，建立接待群体性事件处置工作长效机制，拓宽政府采购渠道，成立深圳大运会律师志愿服务团，开展“十年千人”人才计划，探索前海法律业服务创新等紧扣国家发展大局和区域发展战略的大量工作，定位高、创新多、亮点纷呈、立足长远、效果良好，为其他地区广泛开展法律进社区活动提供了参考模式和成功经验。

中办发[2010]30号文提出，律师是中国特色社会主义法律工作者，我国律师制度是中国特色社会主义司法制度的重要组成部分，律师工作是中国特色社会主义法制建设的重要内容，明确了中央对律师的政治定位，明确律师执业责任，同时强调了要加大对律师依法履职的保障力度和落实律师人才培养选用政策，体现了中央对律师业发展的高度重视和希望。我相信在党和政府对律师工作的高度重视下，律师事业必将得到长远发展，有效促进社会主义法制建设。

法治是我们整个社会共同理想之一，社会和谐稳定、国家长治久安、中华民族复兴、国家文明形象树立都有待于法治进步。律师是国家法制建设中不可缺少的重要组成部分，每一位律师的努力工作，精彩演绎，辛勤奉献，才汇集成法治文明进步的洪流。

我衷心希望，我们所有的律师不要因为一时的利益得失和道路艰辛而影响我们对社会公平正义的不懈追求，始终坚持“坚定信念、精通法律、维护正义、恪守诚信”的职业操守，我希望各位代表在大会上畅所欲言，对深圳律师行业的发展积极建言献策，共同绘制行业发展蓝图。同时我相信，本次代表大会选举产生的新一届领导班子，必将团结带领全市律师同行们，在各级政府部门的支持和帮助下，坚定履行中国特色社会主义法律工作者的职责和使命，充分发挥法律智慧和职业优势，展现律师风采，为中国法治建设，和谐社会作出最大的贡献！



# 民主团结 共谋发展

## ——深圳市第八次律师代表大会纪实

文 记者 谭古丽

3月31至4月1日，深圳市第八次律师代表大会在深圳市委党校隆重召开。深圳市委常委、副市长陈应春，市司法局党委书记、局长陈志刚、副局长邹从兵，广东省司法厅律师管理处处长陈建，深圳市委两新工委副书记王荫琦，中华全国律师协会副会长广东省律师协会会长欧永良及各区司法局主管律师工作副局长和公律科负责人等出席会议。

大会应到代表459名，实到代表336名，请假34人，缺席89人，符合《深圳市律师协会章程》的要求。为体现对本次大会的重视，律协还特别邀请了律协历届老会长、老律师、青年律师、实习律师代表参加了大会。

大会在雄壮的国歌声中开幕，开幕式由市司法局邹从兵副局长主持，陈应春副市长作重要指示，陈志刚局长、欧永良副会长作重要讲话。

大会高票通过了《深圳市律师协会第七届理事会工作报告》、《深圳市律师协会第三届监事会报告》、《深圳市律师协会2011年财务决算报告》和《深圳市律师协会2012年财务预算报告》，并选举产生了深圳市律师协会第八届会长、副会长、理事和第四届监事会监事长、监事。

### 硕果累累 漂亮成绩单

回眸过去一年，七届律协理事会为深圳律师业的发展立下了汗马功劳，秉承“办实事、求实效、重服务、谋发展”的工作理念，理事会务实创新、勤勉扎实地开展了一系列工作，收获了累累硕果，开创了新时期下深圳律师工作的新局面。

截至2011年底，全市共有律师所403家（合伙所310家、个人所93家），执业律师6867人，分别比2009年底增长25%和21%。2011年，全市律师业务收入、纳税均较2009年全年上升30%以上，共承办诉讼案件



第八届会长 张勇

56390件，非诉讼案件17028件，法律援助案件20287件，为地方贡献税收2.86亿元。

两年来，律师参政议政工作也取得重大突破，担任党代表、人大代表、政协委员人数大幅增长。目前，近60名执业律师出任省、市、区人大代表、政协委员、党代表，两年来共提出议案、提案、建议300余件。

此外，与理事会一样，三届监事会积极主动，团结一致，同心同德，以充分保障协会工作顺利开展和监事会工作有效运行为己任，坚持“目标一致、分工不同、和谐监督、独立监督”的工作理念，大胆开展工作，为促进深圳市律师业健康发展发挥了重要作用。在过去的两年里，监事会在制度建设、工作模式等方面进行了创新和实践，并取得了较好的效果。结合两年多的工作体会，本届监事会建议新一届监事会：加强监事会工作宣传，推动监事会制度的健全和完善；在往届理事会工作经验的基础上进一步加强监事会监督工作的科学性；加强制度建设，进一步完善《监事会工作规则》；积极探索工作方式，改进工作方法，加强监督实效。

有赖于理事会与监事会的努力，上届律协在财务工作方面也做得十分到位。在坚持“量入为出，厉行节约”的原则下，市律协在2011年度对财务工作严格执行经费审查、审批制度，对各项费用开支严格、认真把关，确保各项必要支出外，最大程度上控制和节约经费，做到了统筹安排、合理使用、量入为出、留有余地，保证了协会财务工作的顺利、有序进行。2012年财务预算以厉行节约、实事求是为原则，统筹预算内外经费，科学分析，量入为出。预算方案先后经过会长办公会、理事会的集体商议和汲取监事会提出的意见，并经多次修改和调整，力争达到严谨、科学、合情、合理、公正地分配可纳入预算资金。

### 民主创新 建言献策

会议中三百余名与会代表分成十个小组，就理事会工作报告、监事会工作报告、2011年度财务决算报告、2012年度财务预

算报告进行了热烈的讨论。

一方面，他们一致认为律协在律师维权等方面做了大量卓有成效的工作；另一方面，与会代表普遍关注了律师年金制度、争取降低上缴省律协会费标准、推动政府购买法律服务、科学设置专业专门委员会等问题，积极为进一步做好律师行业自律管理工作建言献策，提出了很多建设性的意见和建议。会长、监事长及各位副会长与代表们现场进行了互动交流。



### 紧张角逐 新领导班子诞生

大会再次延续了深圳律协民主、创新的精神，选举产生了律协第八届理事会和第四届监事会。林昌炽、李智强、张斌、梁建东、张勇、贾红卫、韩俊、郑德刚、尹成刚、蔺晓青、洪氢、蔡华、郑马、杜艳芝、肖寒梅、马学平、顾东林、贺倩明、张思珠、梁江洲、周旻、汪腾锋、陈方23人经过无记名投票选举当选第八届理事。张善华、李慧、张西文、何志军、张文波、刘军、高立明7人当选为第四届监事。

此外，大会通过无记名投票选举，产生了蔺晓青、梁建东、郑德刚、林昌炽四位副会长和监事长张善华。

会长竞选最终在张勇和蔺晓青间紧张进行。在精彩的竞选演说之后，双方分别就如何统筹大小律师所和各区律师所发展以适应特区一体化、如何立足往届律协发展经验开展工作等问题展开激烈的辩论和精彩的问答，睿智而不失分寸的对答赢得与会代表阵阵掌声。接下来的代表提问环节，候选人对代表集中关注的律师维权、法律职业共同体建设、中小所的扶持与发展等问题一一作了认真回答。一番紧张的角逐后，张勇高票当选为新一届律师协会会长。

### 六大亮点 引人注目

与以往的律师代表大会有所不同，深圳市第八次律师代表大会凸显了六大亮点，展现出深圳律协的民主、创新精神。

一是各项会议文件系统齐全。大会十分细致地印发了《七届律协会会长会议纪要汇编》、等各项材料近20项，文字合计约逾百万字。这些材料全面系统地回顾了协会的工作足迹和成果，使与会代表全面了解协会工作的同时，充分保障了律师代

表的知情权，为律师协会和律师代表之间搭建了沟通与交流的桥梁。

二是本次在表决方式上首次引入电子计票器。鉴于目前律师代表人数逐年增涨，传统的人工计票方式已经不能适应当前形势的需要，所以，深圳律协创新引入了电子计票系统，专门制作了电子票，使得表决结果更加准确、公正、公平，大大提高了现场工作效率。

三是进一步严格了表决程序。大会实行会前签到制度，如无故缺席，则自动丧失正式代表资格。另外，针对部分律师代表有特殊情况，不能出席会议的，大会为使代表能充分行使代表权力，规定该律师代表可以在会议投票表决前一天签署会议统一印制的授权委托书，授权他人代为行使表决权。此授权行为须由委托人和受托人在两名资格审查委员面前签署方为有效。此规定进一步保障了律师代表表决权的行使，有效促进了民主。

四是履职责任书尽显郑重，彰显会议严肃性。律师代表在报名参加第八律师代表大会时必须签署《深圳市第八次律师代表大会代表履职承诺书》。履职承诺书包括坚定信念，把握方向、遵守章程，认真履职、遵守制度，严格纪律等内容。以往律师代表大会只有会长、理事、监事需要签署履职承诺书，而本次大会新增副会长、监事长签署履职承诺书环节，内容包括遵守深圳市律师协会章程、纪律，勤勉尽责，在任期中一年内无故不参加会长会，则视为辞职等声明内容。大会议程设计在原有的基础上作了进一步的完善，对确保大会正常有序的召开和律协今后工作健康、有序、可持续发展起到良好的推动作用。

五是本次大会备受媒体关注。南方都市报、深圳晚报、晶报、深圳特区报、深圳商报等省、市主流媒体及深圳新闻网、法制网等网络媒体均对大会进行了积极正面的报道。大会的组织形式更被媒体誉为“律师界的两会”。

六是大会就律师业做大做强进行了专场研讨。如何将律师业做大做强，是关乎律师业发展，摆在深圳近7000律师面前的重大使命。本次大会专门就此问题安排的专场研讨受到了与会律师代表的普遍关注与积极参与。代表们踊跃发言，具体而微，详细分析了深圳律师业做大做强的可行性与当前深圳律师的优势和劣势，提出了操作性强的积极性对策和建议。知无不言，言无不尽，会场上热烈的气氛让会议引爆高潮。

深圳律师协会在民主、和谐、公平、公正、激烈、热情氛围中完成顺利交接。张勇会长表示，在全体律师的支持下，在监事会监督下，在协会党委的保障下，定将不辱使命、实事求是、脚踏实地，为大家多办实事，以一份优秀的答卷报答各位代表的信任和领导的厚爱。

# 在这里，许下我们的承诺

## ——新一届理事、监事竞选演说精编

深圳市律师协会第八届理事会、第四届监事会已经与上届顺利完成交接，作为新一届的工作团队，他们对行业的认识是什么？他们对行业发展的思考是什么？他们将如何行动？让我们一起见证他们的竞选理念和承诺。

### [理事竞选承诺]



张勇：为什么第三次竞选理事？因为我怀着感恩的心，因为我热爱律师职业，因为我忠诚于深圳律师事业。我希望为深圳律师的光荣和梦想贡献自己的智慧和力量！我将在如下方面推动律协新一届理事会工作：一是坚持维权为第一要务，从制度性、结构性安排入手，形成新制度、新理念；二是促使协会工作向下转移，重心向区工作委员会转移；三是以前海开发为新契机，大力拓展新业务和新领域；四是立足深圳律师的利益展开工作，惠及广大律师；五是在新领导班子中坚持民生意识、团结意识。



蔺晓青：我特别珍惜这次竞选机会，也特别希望能为全市律师做一些实实在在的事情。在为大家服务的同时，我感到无比的快乐。曾经有律师对我说：这两年你头发白了很多；还有律师对

我说：你要注意身体。律师对我的支持和赞扬，让我非常感动。士为知己者死，我惟有更好地做好律师服务工作，才不会辜负大家对我的期望，才能回报大家对我的信任！



郑德刚：做为5A社会组织的深圳狮子会的总监，我希望能将深圳狮子会的优秀管理方式、管理经验、服务方式引入到为深圳律师的服务中来；作为协会“十年千人”培训计划

的主要执行者，我将会为下一个培训班尽心尽力。我承诺，无论能否当选理事，我都将为深圳律师的生存与发展继续服务，为深圳律师的维权与尊严继续服务！为深圳律师鼓与呼！



梁建东：有一个“名人”叫童新说过：如果你不把你的聪明才智贡献给协会，那是协会的损失。有一个“哲人”叫张善华说过：要远学雷锋，近学建东。有一位“诗人”王丽娜说过：情谊

无价、正义永存。名人、哲人和诗人分别代表广和所、理事会、监事会，三个代表的强烈呼唤让我再站在演讲台。六年三届九分钟的演讲让大家认识了深圳律师界的许三多，认识被迷恋而只是一个传说的“犀利哥”，认识了一个不折不扣的“铁公鸡”。岁月无情，韶华易逝。虽然我两鬓已染白霜，但是我的热血澎湃依旧！



林昌炽：在维权的道路上我们还有很长的路要走，还需要付出更多的努力。如果我能当选，我将重点完成三项工作：一是在调查取证难方面，把工商、国土、车管和社保信息查询作为重点突破内容；二是贯彻落实六家发文规定，破解“老三难”问题，将律师会见权落到实处；三是加强研究，贯彻落实新刑事诉讼法的实施。维权是个永恒的主题，我在这里庄严地承诺，我将做律师界维权“永不消失的电波”！





马学平：我希望能为律师多做一些贡献，假如我能当选，我在这里庄严的承诺：一是认真履行理事职责，不懈怠、讲道理、多做事，全心全意做好本职工作；二是每年走访50家以上律所，拜访100名以上律师代表，倾听律师声音，为律师权益鼓与呼。假如我做不到自己的承诺，我会主动辞职。



以前更多、更好！

尹成刚：过去两届的理事经历，让我完全熟悉律协工作，并且证明我是一个认真、勤勉、务实、能做事、愿做事的人。参与行业管理，对深圳律师未来负责。我愿意为中小律所和广大普通律师鼓与呼，谋求连任，继续未竟工作，持续践行承诺，做得比



冯东：如果我能够成为本届律协理事，将会秉承高度的服务意识和服务理念，推动律协成为一个真正意义上的服务型管理机构。我将从四个方面落实我的理念：第一，努力推进协会改善和加强与各个律师事务所之间的良性互动机制，尝试建立律师代表对本届律协任期内各项工作的监督与支持的机制；第二，积极拓宽法律服务领域和市场，设法推动政府购买法律服务，为深圳律师争取更多的业务机会和市场机会；第三，积极反映行业诉求，争取律师行业税收优惠、扶持政策，为深圳律师谋福祉；第四，加大维权力度，努力把深圳律协打造成深圳所有律师的温暖的家。



张斌：假如当选理事，我将会重点开展如下工作：一是贯彻落实深圳律师业“十二五”发展规划纲要及市委市政府各项扶持律师业发展政策，保证工作的连续性；二是支持律所创新发展模式，推动律所调整组织结构，鼓励中小律所向专业化、精品化发展，使之做专做优；推进大型律所向团队化、集团化发展，使之做强做大，三是采取积极有效的措施，稳定深圳律师财税政策；四是积极推进律师学院建设，实现律师培训专业化、职业化；五是关注律师民生问题，采取有效措施解决青年律师、老年律师、困难律师的生活保障问题。



张思珠：假如我能当选理事，我会经常走访公检法机关，加强与这些部门的沟通与协调，增进理解，建立良好的工作机制，全力推进解决律师执业“老三难”问题。同时，我将把自己竞选的各项优势条件转化为

工作优势和动力，每年不定期走访各个律所，倾听律师声音，全力维护和保障律师的权益。我深知律师维权是长期而充满挑战的工作，我愿意为此不懈努力！



杜艳芝：我认为，我们应该通过竞争展现出深圳律师的力度、强度、风度，展现出深圳律师风采、风貌、风格。我今天的竞选是为深圳律师去争福祉，是为了争律师业美好的明天！我非常希望能继续为深圳律师的发展和壮大付出我的热情和努力，与未来协会同仁们一起，以共同的理念，为全体深圳律师共争于天下！



汪腾锋：我有一个强烈的愿望，我希望能够运用自己二十多年律师执业的经验和智慧，真诚为律师行业健康发展贡献我的热情和力量！假如我能够当选，我在此郑重承诺：一是针对律师业务拓展难和收费不合理推进改革，促进行业健康发展；二是促进协会《章程》修订，推动协会各项工作合理化、民主化、公开化、透明化，保障律师权益；三是推动中小律所做大做强；四是坚持律师维权为第一要务，为律师权益保障竭尽全力，义无反顾。



肖寒梅：我竞选理事，有三个想法：一是我曾任两届女工委副主任，有丰富的服务经验，我愿意继续为女律师的生存、成长、发展不遗余力地贡献我的力量；二是作为中坚力量，我愿意进一步推进青年律师扶助与老年律师关爱工作；三是身为政协委员，我愿意为深圳律师权利鼓与呼，为深圳律师维权付出我的努力。



陈方：只有行业的整体发展，才会有律师业美好的未来。律协理事会绝不是个人谋取私利的场所，而是为全体律师谋福祉、为广大律师服务的平台。我将会重点展开如下几项工作，一是尽快完善律师退休养老保障机制，建立社会、行业、律所、个人四位一体的保障体系；二是建立女律师关爱机制，通过心理疏导等方式减轻女律师的社会及职业压力，让他们拥有快乐的职业和幸福美满的家庭！三是建立行业、律所、个人三

位一体的青年律师成长扶持机制，让每位青年律师都有公平的机会迅速成长；四是建立维护行业公平竞争的市场环境机制。多一份关爱、多一份心力、多一份建设，我们行业的明天一定会更美好！



周旻：假如能得到大家的信任和支持当选为理事，我承诺将把自己十多年的律师执业、团队建设的经验全心全意投入到律师服务工作中去。我将加强与广大律师同行的交流和探索，重点开展促进中小律师所、律师团队业务发展和队伍建设工作。我将为深圳律师业走向专业化、品牌化道路尽绵薄之力！



郑马：英雄不问出处，我15岁就参加工作，特殊的经历让我比同龄人更能吃苦耐劳，也使我更为成熟，更有包容性，这些都是我的性格优势。假如我能当选，我将延续我上一届身为理事的做法，用心服务，办实事，用心为深圳律师权利鼓与呼，维护深圳律师权益！



洪氲：我依然有一颗火热的心，为律师服务的心，它让我再次参加竞选。我有我的优势，首先在维权工作方面，我往那儿一站，大家就知道我的分量；其次，在青年律师工作委员会工作上，对青年律师来说我是知心大姐，我以身为一个母亲的经历帮助他们解决生活和工作的困扰。



贺倩明：我始终热爱着律师行业。借竞选的机会，我谈两点看法：一、通过走访北京和香港部分律师事务所，我发现深圳并不缺乏优秀的律师，但缺乏先进的发展理念、发展战略和发展模式，深圳律师业应当重新思考发展战略、发展模式问题，学习其他国家、地区的先进管理理念。二、我认为律师维权应当重视四个方面，一是尊重和保护律师的权利，如调查取证、辩护权、收费权等；二是维护生存权，保障律师的生命安全；三是维护发展权，当律师行业发展受到诸如其他行业挤压时，应当有相应的保障机制；四是要建立共同的职业观和职业理想，实现全方位的维权。



贾红卫：结合多年从事涉外法律实务，我深刻认识到过去深圳律师行业奉行跨越式发展，忽视了与国际接轨，导致竞争优势下滑。如果我能当选，我将会致力于促进深圳律师和国外律师事务所之间的交流与合作，推动深圳律师业迸发出蓬勃的生机和活力！让我们共同给深圳律师带来发展新思路，推动律师业开启新的征程！



顾东林：第一，针对律师发展问题，我已经做过相关调研，有一些心得体会，希望能为律协做一些工作。第二，深圳现有403家律师所，但是大部分是中小所。这意味着推动中小所规范化、专业化发展，做强做大律所，将是今后律协面临的长期任务。第三，通过市律协近两年对北京、上海、海南律师所进行的调研发现，北京、上海律所专业化已经走在我们前面。我们要借鉴其他省市律所的发展模式，加强交流，深入总结，进一步扶持中小所做精做专。



梁江洲：我对罗湖区律师的感情很深，罗湖区是深圳的老区，是深圳律所的发祥地，而现在区属律所面临中小所生存困难等严峻状况，也是全市范围中小所共同面临的问题。假如我能当选，我希望能把罗湖区律师工作做好，创新思维，抓住机遇，接受挑战，敢想敢干，以点带面，切实促进全市中小所的健康良性发展。



韩俊：一个地域的法制化程度和律师发展水平很大程度取决于律师协会的建设与发展！我愿意将自己的经验、智慧和资源无条件地回馈给律师行业！第一，推动律协充分整合资源、加强国际交流，积极开拓国际法律服务市场，提高律师的国际法律服务水平和国际化程度；第二，推动律协重点关注各行业对法律服务的个性化需求，积极引导法律服务模式创新、产品创新；第三，大力促进复合型专业律师队伍的成长，让律协成为深圳400余家律所，近7000名律师的行业发展平台，有效促进深圳法律服务行业的健康、有序发展；第四，呼吁更多关注女律师的成长与发展！



蔡华：我认为，当选律协理事不是荣光而是一种责任，这种责任任重道远，我愿意承担并践行这种责任。如果我能够连任理事，我将会有更多的机会和途径为深圳律师服务，我将会为建立具有深圳特色的公设辩护人制度鼓与呼，为实现深圳市刑事案件辩护率较去年同比增长50%贡献自己的力量！



## 监事竞选承诺



张善华：虽然监事的工作吃力不讨好，会得罪不少同行，要花费大量的时间和精力，但我仍然希望能继续为广大律师服务。我们还有很多工作没有做完，还有很多事情需要完善。我希望能连任一届，一方面把我们原来的绩效考核工作进一步完善，把它制度化，规则化；另一方面立足于监事会走访基层的基础上，我希望能进一步就各中小所生存艰难等问题多做努力，督促理事会一一解决。



李慧：作为9名监事候选人中唯一的女律师，我认为律协监事不仅要有男律师的阳刚、魄力，也需要女律师的柔和、细致来相辅相成，起到刚柔并济、和谐监督的效果。假如我当选，我希望能更好维护律师各项权利，推动广大

律师积极参与律协组织的各项活动，让各位律师平等享有各项权利，赢得各种机会。



张西文：我愿意为我们的行业发展、为深圳近7000名律师权益的保障贡献我的力量。在过去的监督工作中我们发现了一些问题，这些问题的解决不仅需要经验，也需要时间。我相信，有两年监事经验的我将比过去做得更好更出色，我将总结经验，再接再厉，尽心、尽力、尽责，把工作做得更好！



何志军：“踏踏实实、深入地细致地监督，并落实到位！”是我参加竞选的核心思想。如果再次当选监事，我将努力做好以下三个方面的工作：一是在律协财务的合法性、合规性、

# 深圳市第八次律师代表大会





合理性方面进一步做好监督工作，为大家看好钱袋子；二是切实推动青年律师培养“十年千人”计划的加快执行，监督其落实到位；三是在律师执业保险保费不变的情况下，争取进一步扩大保险范围，减少免责条款，简化管理手续。



张文波：假如我能得到广大代表的信任当选监事，我将重点做好两项工作：一是督促本届律协重点解决中小型所的实际困难；二是督促并推动本届律协投入更多资源和力量，开展律师业务拓展工作。我庄严地承诺，我将在工作中严格行使监督权，监督律协正确、全面履行章程规定的基本职责。

刘军：我认为推进律协工作健康发展，促进行业探索创新，重视传承历届监事会的成功经验和先



进理念是非常重要和必要的。监事会的监督职能对律协健康有序发展起着重要作用，是行业发展必不可少的部分。再次当选监事，我会继续努力，坚持原则，把好关，讲真话，做



实事，携同全体监事会同仁一道把监督工作做得更好，为深圳律师事业健康发展贡献自己的微薄力量。

高立明：我热爱律师职业，也热爱深圳律协这个大家庭，我愿意继续走在监事的道路上，以自己多年的工作经验，监督律协各项工作的展开，为保障我们近7000名律师的权益奉献我的微薄之力。我庄严承诺：假如我当选，绝不辜负代表的期望，绝不以权谋私！

进理念是非常重要和必要的。监事会的监督职能对律协健康有序发展起着重要作用，是行业发展必不可少的部分。再次当选监事，我会继续努力，坚持原则，把好关，讲真话，做

高立明：我热爱律师职业，也热爱深圳律协这个大家庭，我愿意继续走在监事的道路上，以自己多年的工作经验，监督律协各项工作的展开，为保障我们近7000名律师

#### 【编后语】

深圳市第八次律师代表大会备受媒体关注。南方都市报、深圳晚报、晶报、深圳特区报、深圳商报等省、市主流媒体及深圳新闻网、法制网等网络媒体均对大会进行了积极正面的报道。此外，深圳市律师协会官方网站亦专门开设律师代表大会专题网站，全方位记录和展示大会的全貌。大会的组织形式更被媒体誉为律师界的“两会”。

#### 《南方都市报》

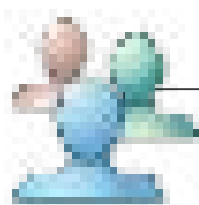
有提案、有质疑、有投票……深圳市第八次律师代表大会因会议程序与“两会”相似，而被称为深圳律师界的“两会”。

#### 《深圳商报》

此次律师代表大会充分发扬民主，进一步严格表决程序。近年来，我市律师队伍不断发展壮大，影响力不断提升，服务经济社会发展成效显著，已经成为深圳城市建设的一支重要力量。

#### 法制网深圳

最近两年来，深圳律师积极投身参政议政工作，有力推进社会法治化进程，取得了引人瞩目的成绩。



圆桌会议

## 拨捡童案烟云 现是非真相

文 编辑部

[编者按]:

2011年7月15日17时许,深圳龙岗街道新生社区外,陈某捡到5岁女童佳佳(化名)。第二天佳佳的父母张贴寻人启事,悬赏2万元(后将酬金增至8万元)。第二天晚上陈某将孩子带回江西。第三天上午,陈某丈夫看到悬赏公告,陈某遂联系佳佳父母并准备带孩子回深圳。7月18日下午,新生派出所民警在高速公路上以涉嫌拐卖儿童将陈某刑事拘留。7月26日,警方认为陈某不构成拐卖儿童罪撤案。后因索要8万酬金未果,陈某于2012年2月向龙岗法院提起民事诉讼。此案可谓波澜起伏,引发社会热议。《深圳律师》邀请专业律师与您共同关注。

时 间: 2012年3月26日

地 点: 深圳市律师协会大会议室

主持人: 深圳市律师协会编辑部

嘉 宾: 方壮毅, 广东华商律师事务所律师  
邓香花, 广东晟典律师事务所律师  
程 泉, 广东诚公律师事务所律师  
杨 帆, 北京市尚权(深圳)律师事务所律师

黄文开, 广东江山宏律师事务所律师  
陈 群, 广东普罗米修斯律师事务所律师  
羿 锋, 广东华协律师事务所律师  
黄宗礼, 广东格德律师事务所律师

### 关注焦点一: 有罪还是无罪?

主持人: 各位律师同仁、各位记者朋友, 大家上午好! 非常感谢大家能够在百忙中参加今天的研讨。“龙岗捡童案”引发舆论热议, 公安机关对陈某做无罪处理, 但仍有人认为陈某行为构成犯罪。陈某行为究竟如何定性? 8万酬金该不该给? 此案既无经验可循, 法律亦无硬性规定, 对此, 请各位嘉宾谈谈自己的看法。

方壮毅律师: 我认为在主观方面, 没有证据证明陈某有贩卖女童牟利的故意, 因此不构成拐卖儿童罪。但是陈某的行为涉嫌拐骗儿童罪, 具有一定的违法性和社会危害性。《公安部关于打击拐卖妇女儿童犯罪适用法律和政策有关问题的意见》规定: “非以出卖为目的, 拐骗不满十四周岁的未成年人脱离家庭或者监护人的, 以拐骗儿童罪立案侦查”。从媒体报道来看, 陈某行为在初级阶段应属于“捡”的性质, 但她在捡到小孩后的一系列行为逐渐便带有拐和骗的性质, 评价其行为是一种拐骗儿童的行为也不为过。至于其拐骗儿童的违法情

节是否已经严重到构成犯罪有待商榷。假如有证据证明陈某具有收养女童的意图, 那么即使她是在女童走失过程中将其带走, 也可以成立拐骗儿童罪。目前还没有确实充分的证据证明陈某有收养的主观意图, 且陈某主动将佳佳送回, 令其脱离父母监护的时间较短, 未实施打骂、虐待等行为, 违法情节较为轻微, 我认为警方鉴于其违法情节显著轻微从而认定其行为不构成犯罪是妥当的。

邓香花律师: 我认为陈某涉嫌拐骗儿童罪。陈某带走儿童佳佳的地点有别于公共场合如闹市区等地方, 而是在小区的电梯口附近, 佳佳身处这个地点时, 并非完全意义上的脱离家庭或监护人的监护。从主观方面看, 若没有拐骗故意, 陈某则可在原地等候或向小区管理人员报告并且报警, 但陈某没有向小区管理人员报告也没有报警, 作为一个心智正常的成年人, 且身为母亲, 陈某理应知道救助小孩的途径就是帮助小孩尽快找到家人并报警, 但陈某并未这样做, 而是将佳佳带离现场并



带回江西老家，并且给佳佳换姓，还让佳佳叫她妈妈，内在的主观故意表现为外在的客观行为，陈某的系列行为违背常理。从客观方面看，陈某将佳佳带回家后带回江西老家，使佳佳完全脱离正常监护，增加了佳佳父母搜寻阻碍，致使佳佳和父母分离长达80小时之久。从客体要件看，陈某的行为给佳佳幼小的心灵带来了难以弥补的创伤，也给菲菲家庭带来了巨大的伤害，违背了社会的善良风俗，给社会造成了严重的不良影响，陈某侵害了佳佳和父母的家庭关系，侵害了儿童合法权益，符合拐骗儿童罪的客体要件。陈某主观上有拐骗儿童的故意，客观上实施了使儿童脱离家庭或者监护人的行为，主客观相统一，符合拐骗儿童罪的构成要件，本案公安机关认为证据不足未予立案值得商榷，有必要对该案予以立案并进一步深入调查，以维护社会的公平正义。

**黄文开律师：**我认为陈某未触犯刑事法律，不构成犯罪。首先，从陈某的主观方面分析，陈某没有犯罪的故意。陈某发现与父母失散的佳佳，陪着等候两个小时后才将其带走，且告知他人自己捡到小孩，没有隐瞒，在知晓寻人启事后，将其带回深圳。综合陈某的表现，其既无出卖亦无收养或奴役佳佳的主观故意；其次，从陈某的客观方面分析，佳佳是与父母失散后被陈某发现的，其脱离监护是父母监护失职过错而非陈某行为所致。陈某未实施拐骗、绑架、收买、贩卖、接送、中转儿童的行为，不构成拐卖儿童罪。陈某未实施欺骗、利诱等手段带走佳佳，亦不构成拐骗儿童罪。

**黄宗礼律师：**我认为陈某行为涉嫌犯罪。陈某没有拐卖儿童的故意，故可排除拐卖妇女儿童罪。从客观行为方面看，其行为显示出拐骗的性质，并造成儿童脱离监护的危害后果。佳佳只有5岁，脱离父母后将产生极大的心理恐慌，陷入无助状态，如果不是采取欺哄、蒙骗、利诱或其他方法利用孩子的胆怯心理，陈某无法将孩子带回老家。在主观方面，陈某有明显的逐利意图。作为在深圳从事保险行业多年，生活阅历丰富，同时身为人母的陈某，应当知道父母丢失孩子后的焦急心理，完全可以打一个报警电话，可是她没有，直到悬赏金额高达8万时才联系小佳佳父母，这不合常理。但就目前媒体的报道来看，现有证据尚不足证明陈某有拐骗的主观故意和客观行为，法不诛心，除非有新的证据重新立案，否则陈某不会获罪。

## 关注焦点二：行为如何定性？

**方壮毅律师：**陈某作为两个孩子的母亲，应当明知

遇到走失儿童的正确做法是尽快帮其找到家人，但她哄骗孩子喊自己妈妈，不报警，还将佳佳带回老家，直到佳佳的父母悬赏8万元才决定将佳佳送回，其行为逐渐带有拐和骗的性质，是有过错的。

**黄文开律师：**关于陈某没有报警和将佳佳带回老家的行为，我的看法是不道德的行为并不当然触犯刑律。陈某将佳佳与自己孩子一并带回老家的行为，就常人心理判断，其存在“私心”。且陈某作为离乡在深工作多年的人，应当知道报警这个方法而始终没有报警，其行为令人生疑。陈某的所行所为，至少是不道德，应当受到舆论的谴责。然而，法无明文规定不为罪，不能据此判断陈某行为是犯罪。我国法律既没有明确规定捡到小孩报警是公民的义务，也没有明确规定捡到小孩不报警行为是违法行为。我国刑法第三条明确规定：“法律明文规定为犯罪行为的，依照法律定罪处刑；法律没有明文规定为犯罪行为的，不得定罪处刑。”同时我国最高人民法院做了关于防止扩大打击面，防止扩大罪名解释的有关规定，综合这两点，我认为陈某无拐骗儿童的行为和主观意图，不构成犯罪，公安机关对陈某做无罪释放的处理是正确的。

**程泉律师：**我赞成黄文开律师观点。首先，我想着重说明备受公众关注而诸多争议的陈某“未及时报警”行为在刑法层面的定性。身为人母应当能推想到佳佳父母丢失孩子后的痛苦，且结合陈某个人的知识状况，其应当知道并选择“及时报警”——这些说法显然将自身的推度及生活常识演化成“义务”加之于实际行为人身。法无明文规定不为罪，陈某的行为无法进行刑法层面的评价，不能定性为犯罪。其次，陈某将佳佳带离深圳回到老家的做法，我认为人在至亲重病时，情绪受影响，处事失常、判断水准下降是可以理解，也有现实说服力的。且直接导致佳佳脱离监护的原因是其父母监护的疏忽，而非陈某行为所致。与佳佳父母监护失职导致合法监护关系断裂的过错相比，陈某未报警和将孩子带回老家的行为只不过是佳佳已经脱离合法监护关系的状态不恰当地延长了三天，我不认为她的过错比父母监护失职的过错更重、更难以挽回和弥补。

## 关注焦点三：赏金该不该给？

**方壮毅律师：**我认为，佳佳父母这种以完成特定的行为作为获得报酬的寻人启事是一个悬赏广告。悬赏广告从《民法》的角度来说是一种合同关系，一般来说这种合同关系有三个特征：一、广告人须具有民事行为能力；二、广告人必须采用广告的方式，即对



不特定的数人的意思表示；三、悬赏广告须对完成广告指定行为的人给付一定数量的报酬，且不违反法律和公共利益。若依此合同关系，陈某完成了悬赏广告中的特定义务，佳佳的父母应当向陈某支付这8万元酬金。但在这起案件中，陈某的做法确实存在一些不合常规、违反公德的地方，已经可以认定陈某具有一定的过错，行为有拐骗性质，可以说是一种拐骗儿童的行为。虽然其行为未被龙岗警方认定为犯罪，但在民事方面，根据《民法通则》第七条规定：“民事活动应当尊重社会公德，不得损害社会公共利益”，据此公序良俗的基本原则，悬赏广告不能成立，佳佳的父母不需支付陈某8万元酬金。

**邓香花律师：**我认同这个寻人启事是一个悬赏广告。在法律上，悬赏人以公开方式声明对完成一定行为的人支付报酬，这是一种具有法律效力的“要约”行为，相对人完成悬赏广告的特定行为是作出“承诺”，则合同成立，具有法律效力，双方应诚信履行合同。但是《最高人民法院合同法司法解释（二）》第三条规定：“悬赏人以公开方式声明对完成一定行为的人支付报酬，完成特定行为的人请求悬赏人支付报酬的，人民法院依法予以支持。但悬赏有合同法第五十二条规定情形的除外。”根据《合同法》第五十二条规定“损害社会公共利益的合同无效”，而在本案中，陈女士捡到小孩未及时报警且之后实施的一系列有违常理的行为违反了社会公德，其行为具有一定的过错甚至具备一定的违法性质，损害了社会公共利益，故悬赏合同属无效合同。因此我认为不应该支持陈某获得8万酬金，但鉴于陈某对走失儿童的照顾和付出，佳佳父母可以适当给予经济补偿，彰显公平。

**杨帆律师：**我认为根据诚实信用原则，小佳佳父母应当支付8万的酬金。对于陈某没有及时报警的行为，公众持质疑态度。但是每个人的文化背景、成长环境都不一样，自然不能用同一个标准来要求不同的人，公众认同的常识不一定被所有人掌握或使用。打个比方，假如是一个香港同胞捡到迷路儿童，那么他会想到的解决方法可能并不是报警而是找义工组织。既无证据可以证明陈某行为触犯刑事法律，公安机关亦无罪释放了陈某，那么对于陈某没有及时报警的行为，就不能随意加以臆测从而认定其具备了拐卖、拐骗的主观恶性或者违背社会公德。况且寻人启事是佳佳父母主动张贴，里面提到8万的酬金，可以认为寻人启事是向不特定人发出的悬赏广告，当陈某如约履行返还孩子这个特定行为之后，应当获得8万酬金。

**程泉律师：**龙岗捡童案中，小佳佳父母声称其合法监护关系受到侵害而主张不支付8万酬金。但此种侵害并非陈某的行为所致，而是其父母的监护失职、处置不当行为所导致的。陈某的行为最后的效果恢复了佳佳与父母间的合法监护关系，弥补了其父母监护失职和处置不当的过错，其行为不应定性为侵权。对陈某行为违反民法公序良俗的原则的观点，我并不认同。公序良俗指的是民事主体的行为应当遵守公共秩序，符合善良风俗，不得违反国家的公共秩序和社会的一般道德。陈某的行为既不违反法律的规定，也未违反公共秩序，相反她的行为是弥补了他人的疏忽和失职，我认为当陈某归还佳佳后，完全可以依法要求其父母诚信履行悬赏广告支付8万酬金。

**黄宗礼律师：**陈某捡到小孩没有及时报警也没送交相关部门处理是违反常理，有过错的，至少可以说陈某存在重大过失。作为一个在深圳从事多年保险职业的人，陈某捡到小孩后处置行为失当，悬赏高达8万时才联系小佳佳父母，其主观逐利性非常明显，不符合社会道德的要求。陈某不应当因自己的过错行为而获得利益，否则有违社会公平和道德，亦与法律精神相悖。据此，我认为佳佳父母不应向陈某支付8万酬金。

#### 关注焦点四：引发道德滑坡？

**羿锋律师：**我认为如果小佳佳事情处理不好，有可能将中国人的道德底线推向谷底。龙岗捡童案于去年7月发生，而在今年闹得沸沸扬扬。我认为主要是两个问题引起社会关注：一是未成年人保护的问题；二是道德底线问题。一方面很多人不支持小佳佳父母支付8万酬金，主要是担忧假如陈某索要8万酬金的诉求能得以伸张，将会开一个后患无穷的口子：居心叵测者将找到发财新路——有恃无恐“捡孩子”向家长索要酬金，即使索要酬金不成也没关系，反正是“捡”，不涉嫌拐卖儿童。另一方面是有人感慨好人做不得，做了好事还会惹官司，长此以往将没有人敢做好事，没有人敢扶弱助贫。我认为陈某不妥当的行为不应得到鼓励，但扶弱助贫行为值得倡导，两者需要权衡把握，在立法和司法实践中应当引起重视，让人们看到法律可以保护未成年人，法律能够维护公平正义，法律能够维护社会道德底线。

**程泉律师：**法律的归法律，道德的归道德，两者并不是等同的关系。法律维护的是道德最底线，在法律层面评价具体事件中人的行为时，在确定客观事实基础的前提下，采用有明确条文规定的法律来评价才

是客观、公正的；而不论事实、只凭一己好恶以“好人”、“坏人”来分析、定性，则是片面和不理智的，如果是这样的“道德评价前置”思维方式，恐怕会歪曲客观事实，那么，得出“公道结论”和“法律公平正义”也只能是镜花水月。我认为不应当把道德凌驾于法律之上，在此案中首先是由监护人监护失职和处置失当引起，陈某的整体行为实际上弥补他们的疏忽和失职，不应当受到苛责。

### 专家建议：彰显法律公平正义的解决方式

陈群律师：我完全可以理解佳佳父母的心情，因为我本身也是一个母亲。但是我认为不管佳佳父母是如何地伤心焦急，不能掩盖的一点是佳佳走失的主要原因是父母的监护失职，处置失当。佳佳父母门口换鞋的时候未留意孩子已经乘电梯下楼，之后也未用心寻找，其后也未调用监控录像来搜寻，丧失良机。陈某领回在马路上孤单哭泣的佳佳，使其免受危险，这个时间节点上陈某行为可以说是见义勇为的行为，假如陈某能第一时间报警，她的见义勇为的行为堪称完美。但是陈某却将佳佳带回老家，知道悬赏8万后才联系其父母，在这个时间节点上，陈某行为是有过错的。综上种种，陈某和佳佳父母在此案中都有过错，本着“和为贵”，我的看法是双方都不宜再诉。

羿锋律师：鉴于陈某已对佳佳父母提起民事诉讼，我给佳佳父母的建议是：第一，立即要求公安机关重新立案，然后向法院申请中止民事诉讼。因为陈某是否需要承担民事责任与其行为是否构成犯罪是直接关联的。如果陈某的行为最终被认定为犯罪，则其行为构成侵权，佳佳父母可提起刑事附带民事诉讼，同时可就陈某行为构成犯罪为由要求法庭驳回其之前提起的民事诉讼，则无需支付8万酬金；第二，若公安机关不重新立案，或司法机关最终认定陈某的行为不构成犯罪，则佳佳父母应立即对陈某提起反诉，若已超过反诉期则应立即另行提起诉讼，并要求两案合并审理，同时要求法庭驳回陈某的诉讼请求。理由是目前的证据已证明陈某在捡到佳佳后未及时报警，自己擅自带在身边长达60多个小时，其行为违法并且侵犯了佳佳和父母的亲权，应承担相应的民事责任，并据此主张陈某不能成为悬赏广告的相对人，其主张支付8万酬金的请求不能成立。

### 思考：如何更大限度保护未成年人？

黄文开律师：这个案件暴露出了目前我国法律的一个空白。的确，陈某行为对社会冲击极大，假如这种“捡童”的类似行为反复在社会人群中发作，

将给受害者家庭带来沉重打击，从而给社会带来不稳定因素。鉴于此，我国立法机关应以此案为警钟，参考国外相近情况进行刑事立法。国外有立法规定，捡孩童者若超过两小时不向警方报案，应定为非法拘禁罪；超过八小时不报案的，应定为拐卖儿童罪。但是我们应该认识到刑事法律的定罪应当有度，在何种情况下应当定罪，如果没有度，将使那些真正善良的人们对“捡孩童”的事件深怀恐惧心理，从而打击真正的善行，那么现实生活中大量与亲人暂时失散的孩童将得不到善意、及时的救助，而流离失所或可能被犯罪分子所利用，其后果更加具有破坏性和危害性。

主持人：感谢各位律师的积极参与！谢谢大家！

（文中嘉宾观点仅系个人观点，不代表《深圳律师》杂志的立场和观点）

### 法条链接：

1、《公安部关于打击拐卖妇女儿童犯罪适用法律和政策有关问题的意见》规定：“借收养名义拐卖儿童的，出卖捡拾的儿童，均以拐卖儿童罪立案侦查”，“非以出卖为目的，拐骗不满十四周岁的未成年人脱离家庭或者监护人的，以拐骗儿童罪立案侦查”。

2、《刑法》240条规定：拐卖妇女、儿童的，处五年以上十年以下有期徒刑，并处罚金；有下列情形之一的，处十年以上有期徒刑或者无期徒刑，并处罚金或者没收财产；情节特别严重的，处死刑，并处没收财产：（一）拐卖妇女、儿童集团的首要分子；（二）拐卖妇女、儿童三人以上的；（三）奸淫被拐卖的妇女的；（四）诱骗、强迫被拐卖的妇女卖淫或者将被拐卖的妇女卖给他人迫使其卖淫的；（五）以出卖为目的，使用暴力、胁迫或者麻醉方法绑架妇女、儿童的；（六）以出卖为目的，偷盗婴幼儿的；（七）造成被拐卖的妇女、儿童或者其亲属重伤、死亡或者其他严重后果的；（八）将妇女、儿童卖往境外的。

3、《刑法》第二百六十二条：拐骗不满十四周岁的未成年人，脱离家庭或者监护人的，处五年以下有期徒刑或者拘役。

4、《收养法》第三十一条第一款，借收养名义拐卖儿童的，依法追究刑事责任。犯本罪的，处五年以下有期徒刑或者拘役。





法律时评

## 知识产权战略与企业发展 ——IPAD 案件引发的企业知识产权战略思考

文 北京市隆安(深圳)律师事务所 刘志伟律师

深圳唯冠科技与苹果公司的IPAD商标权纠纷案，深圳中级法院一审判决苹果败诉。对此，苹果公司已经上诉到广东高院，该案在业内引发强烈关注。如果苹果公司最终败诉，接下来苹果公司将被迫接受三种结果：第一，唯冠科技与苹果公司通过谈判和解，对于苹果公司来说，谈判没有筹码，为此苹果公司必将付出沉重代价；第二，苹果公司不再使用IPAD商标；第三，苹果公司的IPAD产品退出中国市场。无论深圳唯冠科技与苹果公司的IPAD商标权纠纷案如何发展，这起现实生动的知识产权案例，可供中国企业研究学习的经验甚多：在企业发展，乃至转型升级过程中，始终要把知识产权战略放在企业发展的首位，既要规避侵犯他人知识产权的风险，也要防范自有知识产权被滥用。

从中央到地方，政府相关部门在竭力推进知识产权战略的实施。2008年，国务院发布《国家知识产权战略纲要》，从国家层面推动我国企业提高自主创新能力。2008年新的专利法，对我国专利制度作出了重大调整，其中有两点应当引起企业的特别重视：一专利授权标准提高，由原来的“相对新颖性”变为了“绝对新颖性”。授权标准的提高，使得我国专利的效力及稳定性也将随之提高，专利也将成为企业更为重要的无形资产；二侵权行为的范围扩大，在原来专利法设定的侵权范围的基础上新增加了“使用行为”，即把“使用侵犯外观设计专利权的行为”也列入了侵权行为之列。侵权行为范围的扩大，对于我国大量的制造型企业来说，受到专利威胁的可能性大大增加。制造型企业不但可

能侵犯同行业者的专利，而且可能由于购入零备件时的不慎，侵犯零配件供应行业的专利。制造终端产品可能要购进上百个零配件，那么使用这些零配件的行为将都有可能侵犯他人专利权，对于这些制造、加工终端产品的企业来说受到的专利威胁要比原来增加了数百倍之多。在此背景下，企业本身更加应当重视知识产权战略的实施。

然而，很多企业的知识产权意识还很淡薄，从不重视知识产权，大致有两种情况：一种是受传统观念误导甚深，认为知识产权对于企业来说是可有可无的；也有认为所有的技术都是公知的，只要市场有需要，谁都可以用；最可怕的是心存侥幸，明知自己的行为是侵权行为仍然予以实施。如果企业存在上述观念，注定企业是难以壮大的，因为其发展思路与当今市场经济制度格格不入。另一种情况是企业申请有商标、专利，但是因为缺乏对知识产权制度的深入认识，不知道如何布局，导致企业付出相当智力劳动原创的技术或者设计白白流失，而对于他人侵犯自有知识产权的现象又无能为力，甚至出现自有的技术被他人抢先申请。“专利制度就是给天才之火添加利益之油”，知识产权制度是为技术创新、社会进步而设，有其完整、严谨的运行规则，企业对待知识产权制度在任何时候都不能疏忽，否则，就很可能像苹果公司一样在面临侵权或者被侵权时被迫作出艰难抉择。

对于国内处于发展初期的企业来讲，实施知识产权战略已经势在必行。“市场未动，专利、商标要先行”，为此，实施知识产权战略首先从知识产



权布局开始，也就是通常所说的跑马圈地战略。

## 跑马圈地战略的内容

**第一是注册商标，把企业要使用的品牌进行商标注册。**特别是对于多品牌运营的企业来讲，将所有品牌首先注册商标，以防将来企业将品牌培养起来后，才发现该品牌早被他人注册。这一点对于现在的建材行业尤其显得重要和迫切。以铝合金门窗为例，据报道，广东铝合金门窗企业占据了全国百分之七十，而每一个企业都使用或者经营了多个品牌，但是企业并没有把所使用的品牌申请商标，这就为企业以后的发展埋下了巨大隐患。鉴于苹果公司正在经历的上述案件的教训，铝合金门窗企业应及早把商标注册作为企业的首要任务来做。二是多类别注册。商标是和产品类别相对应的，特定的商标只能使用在某一类别上，如果企业想或者将来想在其他不同类别上使用同一商标，那么企业必须提前在该类别上注册商标，否则一旦被他人抢注，企业本身将无法使用。

**二是专利申请。**一是尽可能多申请，包括PCT申请。每一个行业可创新的空间都是无限的，所以，挖掘企业可专利的技术和设计是企业进行知识产权布局的关键。特别是面对普通消费者的制造型企业，最可靠的方式是对所有零配件都自主设计，然后委托他人生产；如果没有能力，在签订购买合同时就要审慎订立知识产权免责条款。对于某些行业来说，可能核心专利已经被人申请，但是外围是否有专利可申请，则需要智力劳动的付出去挖掘。对于进入国际市场的产品来说，PCT申请对企业在国外的发展将起到至关重要的作用。二是选择合适专业事务所申请。专利申请，离不开律师、专利代理人等专业人员的指导。“生活中从不缺少美，而是缺少发现美的眼睛。”在以往的工作中经常发现，有些人不懂法，特别不懂专利法是如何来保护技术，致使企业的技术大量流失，或者被他人抢先申请，此类无形的损失在现实生活中比比皆是。企业申请专利不是简单的一件事情，专业的事情需要专业的人来做。个别企业为节约成本，把申请事项委托给报价最低的事务所，这种做法是不可取的，当然也不一定要委托给报价最高的事务所，企业应当具体申请具体分析，综合考虑现有因素，选择最合适的事务所，只有这样才能达到申请专利的目的和效果。

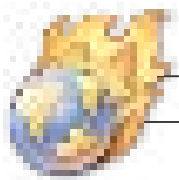
## 跑马圈地的战略意义

**第一，专利、商标等无形资产可以通过质押的**

方式获得质押贷款。在目前经济形式下，国家通过各种途径解决中小企业融资难的问题，通过专利权质押的方式帮助企业获得贷款，无疑是一种良好的融资方式。据悉，截至2011年12月底，广东已有近150家企业通过利用近280项知识产权质押的方式，获得5.65亿元的知识产权质押贷款。

**第二，发挥专利的独占性功能，获取应有的经济利益。**这方面可采取的措施很多：一是对侵权者提起诉讼，以家具建材行业为例，产品同质化现象严重，特别是在房地产市场增速减缓的情况下，市场竞争变的尤为激烈。为了争取更多的市场份额，通过专利维权无疑可以获得更大的市场份额。如果企业掌握了某一领域的核心专利，那么就有可能垄断一个行业，这将给企业带来的利益是相当可观的。同时，在企业遇到被诉侵权时，专利诉讼也是谈判的筹码，比如中兴通讯与爱立信专利侵权纠纷案，中兴通讯在遇到爱立信对己方的诉讼时，及时拿出专利提起对爱立信的诉讼，日前迫使爱立信握手言和，并获得交叉许可。二通过专利许可获得经济利益。美国等国外公司通过专利要求中国企业支付高额许可费的是事件已经屡见不鲜，从DVD到LED，无不是以我国企业支付大量的许可费而告终的。此次，唯冠科技要求苹果公司支付百亿元人民币的IPAD商标纠纷案件，引发媒体高度关注，其实这也是知识产权制度应然之要求：知识产权是国际化的制度，只要是受法律保护的权利人，无论侵权方是国内的还是国外的，权利人都要求侵权方支付许可费。2000年在美国成立的高智发明公司，该公司专门从事发明及以与发明有关的投资业务，直接成为威胁众多实体企业发展的“达摩克利斯之剑”，为此，杜邦家族基金、苹果公司等为代表的高科技公司投资高智发明公司。对于我国的广大企业来说，必须转变经营模式，尽快实施知识产权战略并加大投入，以适应新的国际知识产权发展。

新年伊始，IPAD商标纠纷案还在继续，但是广大中小企业对于自有知识产权的保护和防御已经迫在眉睫。从适应当前经济发展要求来看，一方面企业要对知识产权战略引起足够重视，另一方面，要引进专业人才，由专业律师、专利代理人主导建立公司知识产权保护网，及时形成企业完善的知识产权保护体系。只有实施知识产权战略，知识产权才能成为企业的竞争优势，才能成为企业获得价值链高端的利器，才能真正转化为企业的无形资产和生产力。



法庭直击

## 苹果公司诉深圳唯冠商标确权案 在二审中的交锋

文 广东经天律师事务所 张兰律师

2012年2月29日上午9:00, 苹果公司、IP公司诉深圳唯冠商标确权案二审在广东省高级人民法院第一审判庭准时开庭, 庭审分为上、下午两个阶段, 累计庭审时间超过5小时, 另行择期宣判。省高院增加开放了第二审判庭、第三审判庭及第四审判庭的全程同步庭审视频, 供国内外的媒体、律师、企业代表及对此感兴趣的群众旁听。

庭审包括了法庭调查、法庭辩论、最后陈述、调解等几个阶段, 下面分而叙之:

### 一、法庭调查阶段

主审法官邱永钦宣读了苹果公司和IP公司的上诉请求有三个: 1、要求撤销深圳市中级人民法院的一审判决; 2、将案件改判或者发回重审; 3、一审、二审的法院受理费由深圳唯冠承担。

苹果公司、IP公司认为一审法院在事实认定、法律适用上是错误的, 有三个主要理由: 1、交易主体的认识错误。一审法院认为深圳唯冠不是合同的一方当事人。苹果公司认为, 此次交易的初期是由英国唯冠完成, 中期深圳唯冠参与谈判协商属于最为核心、构成合同不可或缺的部分, 最后由台湾唯冠完成合同的签署。整个交易是集团行为、集团交易。2、身份认定错误。一审法院认定参与合同协商及签订的相关人员不能代表深圳唯冠。苹果公司认为, 法定代表人杨荣山分别在唯冠的子公司有三种身份, 当然可以代表深圳唯冠; 对于签约代表是用了“法律总顾问”的头衔, 代表的应该是深圳唯冠总部; 对于袁辉(Hui Yuan), 在谈判过程中曾用深圳唯冠的企业邮箱发出过70多封电邮, 属于深圳唯冠法律部的职员, 其行为理应代表深圳唯冠。3、一审法院认定台湾唯冠无权处分深圳唯冠的商标错误。苹果公司认为, 全

球转让商标是深圳唯冠的真实意思表示。苹果公司方面还特别指出, IPAD商标, 经过长期的市场开发、培育, 在消费者心目中已经与苹果公司有着了一种唯一的、不可切割的联系, 否则容易产生商品来源上的混淆。IPAD, 也已经成了苹果平板电脑的代名词, 应受到中国《反不正当竞争法》的保护。

深圳唯冠认为, 1、苹果公司在刻意混淆交易主体的概念。2005年期间, 苹果与唯冠在欧洲市场发生过争议, 所以在本次商标转让的协商过程中, 实际已先入为主, 并聘请了专业的律师团队进行操作; 且在交易前对商标权的归属也进行过检索。商标权的归属是清楚的。当初, 苹果公司匆忙在英国成立IP公司, 就是为了加紧催促得到商标, 并要求有明确的授权代表签署书面协议。所有的协议及其附件都是有苹果公司、IP公司提供文本, 同时在文本中出现全称的只有台湾唯冠, 签约代表麦世宏授权也仅源于台湾唯冠。2009年12月7日, 苹果公司开具的银行汇票的受益人也是台湾唯冠。假如说发生了错误, 也是在苹果公司的精心策划下, 利用了台湾唯冠委托的人员是非专业人士所犯的低级错误所致, 即买卖双方将他人的商标进行了交易。2、袁辉、麦世宏、杨荣山的身份问题: 袁辉不是授权代表; 麦世宏是台湾唯冠的法务处长, 在2009年12月23日签约时还出具了一张任职深圳某知识产权代理机构总经理的名片; 至于杨荣山的身份, 只在一处出现, 在台湾唯冠的授权书上签署授权, 且授权书经过双方认可并公证。且杨荣山也不是表见代理, 因根本不符合表见代理的特征。将人格混同, 是严重偏离事实与法律。3、商标隔离。苹果公司凭借强大的经济实力, 在没有商标专有权的情况下, 于2010年9月公然进入中国市场, 是对中国知识产权保护的一种公然践踏, 其影响力极其恶劣, 且侵

权事实仍在蔓延，其反向混淆极其明显。此时的价值也就成了一种畸形的价值。

另外，深圳唯冠认为，苹果提出了一系列与一审陈述相矛盾之处，违反了禁止反言原则。具体体现在以下8个方面：

一是在香港法院和国内法院管辖问题上。2010年11月11日，苹果公司在深圳中级法院提起商标确权之诉。深圳法院先受理，也是在管辖上最便利的法院，但苹果公司却又到香港法院起诉，违法禁止挑选法院原则。

二是适用香港法律和国内法律问题上。苹果公司在上诉状15页提出适用香港法律，而根据我国《民法通则》及最高院的司法解释，应该适用内地法律，即被侵权地的法律。而苹果公司却为了完成抢占商标权的目的，去规避法律。

三是苹果公司在二审中的程序错误。在上诉状的22页，苹果公司提出要追加台湾唯冠为第三人，显然不符合程序要求。

四是IPAD商标转让，究竟是两个合同还是一个合同的问题。苹果公司一直主张在电子邮件往来过程中形成了一个事实合同，事后又有一个书面合同。实际上，只有IP公司和台湾唯冠签订了一份书面合同是成立的。

五是表见代理还是隐名代理（间接代理）的问题。根据《合同法》第49条、402条可知，其适用条件不合适。而且根据我国《商标法》相关规定，商标转让必须转让方和受让方在申请表上签字，并完成公告程序。试想，这怎么可能存在表见代理或隐名代理呢？

六是IPAD大陆商标权归属深圳唯冠还是台湾的问题。袁辉、杨荣山在电邮中均是明确的，深圳唯冠没有出售IPAD商标的意思表示。

七是本案中，麦世宏和袁辉均无权处理深圳唯冠的商标事务。苹果公司仅是根据有利于自身利益的原则，做出了对上述两人的授权猜测。

八是是否违反公共利益？企业之间的商业竞争、任何一方企业的利益都不能构成公共利益。而是应该根利益平衡原则，合理、合法地竞争。

综上，苹果公司设立的IP公司，由于心急出错，以为大陆的两个商标也属于台湾唯冠所有而将深圳围观的注册商标当成了交易的标的物。

在讯问证人之前，苹果公司向法庭表示：1、同意案件适用中国法律；2、同意不追加台湾唯冠。

苹果公司在二审中申请了证人作证。证人是IP公司的调查员，此前是英国的知识产权律师。代表IP

公司与唯冠进行过谈判和协商。他承认对深圳唯冠和台湾唯冠的细节及是否是同一主体辨别不清，中国商标的查询不是他完成，而是苹果公司提供。同时也承认IP公司有懂中文的职工。深圳唯冠认为，对证人出庭本身有异议，违反证据规则。一般证人出庭作证，应在一审开庭前10日内提出申请，但在2010年2月到2010年8月三次开庭期间，苹果公司均未提出过申请，在二审中出现不过是苹果公司上演的一处“自问自答”的闹剧。

双方均提交了部分新证据，并就是否具有合法性、真实性、关联性进行了质证，不过较之一审的证据，此次双方提交的证据都没有重大突破。

## 二、法庭辩论阶段

此阶段主要围绕两大焦点问题展开：一是深圳唯冠是否是商标转让合同的一方主体？二是涉案商标的权属？

苹果公司代理人认为，本案己方提供的证据已足能确认深圳唯冠是涉案商标权转让合同的适格的一方主体。理由是：1、袁辉作为深圳唯冠的工作人员，用深圳唯冠的企业邮箱与IP公司进行谈判，当然其行为归属于深圳唯冠。2、IP公司与深圳唯冠的合同是成立的。根据《合同法》第11条，可以用数据电文的形式进行交易，袁辉作为公司代表行使深圳唯冠公司的职权；事实上，对价与完成对价的过程就是合同要约和承诺完成的过程，本合同同时成立并生效的。3、涉案商标的转让包括在一种集体交易过程中，根据《民法通则》相关规定，债权债务各方有两人以上时，违约一方的各个主体均应承担相关法律责任。深圳唯冠就属此类，因为深圳唯冠跟进交易谈判的核心环节。至于后来台湾唯冠与IP签约则属于一种间接代理或隐名代理，根据《合同法》第402条的相关规定，违约责任自然归于深圳唯冠。4、商标转让合同对双方都有约束力。原因是深圳唯冠对整个交易完全知情，并且参与和授权，当时欲转让的标的是全球商标、商标权属证书由深圳唯冠保管、深圳唯冠是总部、麦世宏的多重身份、袁辉的职务行为等，深圳唯冠对产生的后果要承担相应的责任。

深圳唯冠认为，己方不是合同的签约主体、大陆商标从未转让过，合同对其不成立。原因如下：1、关联企业的业务往来时正常的，袁辉就是受台湾唯冠委托处理商标转让的，虽然借用了深圳唯冠的企业邮箱，但谈论的却是台湾唯冠的事情，其身份问题与最后交易的成立不产生实质性的影响。2、对于杨荣山的签呈报告，因没提交法庭原件，对其真实性不予确



认，也不具有关联性。因为唯冠法庭的视线，是对深圳唯冠诉讼权利的严重侵害。3、曲解《合同法》。《合同法》规定，可以用数据电文的方式签订合同，但如果双方约定需要签订书面协议的，以最后的书面协议为准。在签订合同的过程中，IP公司准备的书面协议，并要求必须是授权代表签字，同时在2009年11月10日的电邮中也约定了在书面协议签订后，以前在磋商过程中的口头、书面的往来数据都不再具有效力。可见，苹果公司对《合同法》的曲解是故意为之。4、对要约和承诺的刻意曲解。要约的要素之一就是合同标的要真实确定、支付对价。涉案商标属于深圳唯冠，不属于台湾唯冠，且IP公司将款项支付给了台湾唯冠，要约和承诺的法定要件都是不具备的。5、集体交易的提出，纯粹在误导法庭。集体交易不是一个法律概念，各民事主体都是独立承担责任的。假如是集体交易，在签订合同时也要将各成员清楚列明，苹果公司请专业的律师团队处理商标转让事宜，不至于这点都注意原创。提出是唯冠集团与公司进行集体或者集团交易，是在误读唯冠的电子邮件，是在误导公众。

### 三、当事人最后陈述部分

苹果公司、IP公司认为，苹果公司的产品受到全球消费者的普遍喜爱，IPAD商标价值连城，是与苹果公司的苦心经营分不开的，希望省高院能够公开公正地维护苹果公司的确权。

深圳唯冠认为，1、深圳唯冠与IP公司之间不构成合同关系。苹果公司以过往的电子邮件构成事实合同是无稽之谈；2、深圳唯冠从未做出出售自身持有的商标权的意思表示。且不说袁辉本人可能对涉案商标的权属错误认识，就是认识正确其没有正式的授权也就无权代表深圳唯冠；3、不存在隐名代理或者间接代理的问题。根据我国的《商标法》规定，双方的商标转让时要实名制的，要履行公告程序，是要式合同、实践性合同。而深圳唯冠与IP公司之间根本就没有签订过商标转让合同，苹果公司当然不可能拥有深圳唯冠所有的大陆商标。

苹果公司提供的证人，也就是IP公司的调查人提供证言：IP公司有懂中文的员工，并证明当时欲购买的全球10个IPAD商标中，涉案商标的权属资料是由苹果公司提供在附件中的。这就说明苹果公司早就知道涉案商标属于深圳唯冠所有，却故意与台湾唯冠签约，是骗购商标、违反诚信的行为，要求法院维持原判。

### 四、调解阶段

法庭讯问双方当事人和代理人是否同意调解。苹

果公司和IP公司表示需要回去征询公司一件，待庭后将结果再汇报给法庭；深圳唯冠的代理人未明确表示反对。

法庭对案件没有当场宣判，而是告知当事人、媒体、公众等宣判时间会另行通知。

### 五、笔者看法

本案是一个简单的知识产权合同确权纠纷，法律关系非常简单，但由于苹果公司是全球性的大公司，其经济实力、发展速度、产品的受青睐程度等引人瞩目，所以成了吸引全球的一个热点案件。

29日上午7时左右，省高级人民法院的大门口就已云集了国内外的大批媒体；旁听队伍排队很长，但法院工作人员近发放了27个旁听证，笔者有幸排在第25位，所以全程旁听了本案件的庭审过程。双方的辩论都非常精彩，言语犀利、针锋相对又不失风范；法官保持中立地位，不偏不倚，适时发问适时制止，可谓恰到好处。

就二审双方的交锋来看，深圳唯冠还是明显占上风的，苹果期待翻盘的可能性不大。这种前期下，和解的可能性变得越来越大。理由如下：

1、和解对双方都有益无害。法律层面上IPAD大陆商标确实属于深圳唯冠所有，但IPAD的品牌价值的创造毋庸置疑是苹果公司苦心经营的结果，若痛失此商标损失不言而喻。当然，和解的前提是双方尽可能地找到一个平衡点，这才是和谈的曙光。

2、对苹果公司而言，和解是有源可寻的。据悉，IPOD商标于2000年又新泽西的GRASSO注册，2001年停止商业使用，并与2005年将其名下的IPOD商标转让给苹果公司；而在美国，IPHONE商标最早由INFOGEAR公司于1996年注册，思科公司在2000年收购该公司，并获得了IPHONE的商标权。IPHONE手机于2007年1月9日又苹果公司首席执行官史蒂夫·乔布斯亲自发布。随即，思科公司就在旧金山联邦法院提起诉讼，指控苹果公司侵犯商标权。后来双方和解并发表声明：苹果公司拥有使用权，双方展开合作，不再诉讼等。这样的结果是双赢的！

3、对于IPAD的商标确权，是苹果公司首先提起诉讼，但也不排除是苹果是于深圳唯冠最终和解谈判的一种筹码。放弃IPAD的商标的归属权或使用权，对苹果的巨大杀伤力是不言而喻的。

也有人猜测，苹果公司假如二审败诉，大不了更换商标而已。笔者认为，这是一场商战、一场品牌之战，苹果公司也不会拿自己的品牌开玩笑的。

当然，最后的底牌很快就会揭晓，让我们拭目以待！



## 法律文书是一面镜子

文 北京市炜衡（深圳）律师事务所 陈伟律师

深圳市律师协会为提高全市律师法律文书写作水平，举办了法律文书比赛，笔者有幸获得了民事类一等奖。庆幸之余，笔者感慨良多，为此，特撰此文，以励各位律师同仁重视法律文书写作，不断提高法律文书写作水平，更好地体现律师的专业水准和法律素质，实现律师价值。

律师法律文书，顾名思义就是指律师在从事律师实务中，根据国家法律规定，依据相关案件事实，在当事人委托授权的情况下，制作或出具的具有实际内容或要求的法律类文书。一般包括两类。一类为诉讼业务法律文书，如起诉状、答辩状、反诉状、上诉状、诉讼财产保全申请书、管辖权异议申请书、代理词、辩护词等，另一类是非诉讼业务法律文书，如律师函、法律意见书、律师见证书、尽职调查报告、股东会决议、公司章程等。除了少数法律文书如民事（行政）起诉状、民事（行政、刑事）上诉状等在法律上一定的格式要求以外，其他诸多代理词、辩护词、律师函等均无固定格式和要求，而恰恰是后者，最能体现和反映律师的执业水准和专业素养。因此，写好每一份法律文书尤为重要。

法律文书作为律师工作中必不可少的一个工作媒介，在实际工作中具有非常重要的作用。我们与当事人、对方当事人、法官、仲裁员进行沟通的时候，法律文书实际上起到了一个桥梁的作用。一份优秀的法律文书像一面明镜，体现了律师的智慧和才华，反映了律师的思路和判断，折射了律师的水准和风范，在一定程度上还树立了律师良好的社会形象。

法律文书能够起到语言陈述所不能代替的作用，它具有书面形式，具有完整性和逻辑性，能够给人留下直观的形象和思考的空间。因此，律师应当重视法律文书的重要意义，努力提高法律文书的写作能力。

几年前笔者刚进入律师队伍时，曾经听过这样一个真实的故事。深圳的一位律师给一个香港公司发

了一封律师函，寥寥几行字，仅写了半页A4纸。对方委托香港律师回了一个律师函。对方律师从形式到内容，对深圳律师的函件挑了十七个毛病，还指出了许多语法错误。这个故事不仅反映了部分律师不重视文书写作的现状，也从另一个侧面告诉我们，法律文书的好坏直接影响到律师的形象和社会评价。香港律师同行严谨细致的工作作风非常值得我们内地律师学习。尽管两地的立法传统和司法惯例均存在很大差别，但是律师法律文书应当具备的规范性、严谨性、推理性等，在全世界均是相通的。

结合笔者执业七年以来的律师法律文书写作经验，笔者认为，应当从如下几个方面来提高法律文书写作水平：

**一是格式要符合法律规定。**现行法律法规对法律文书有明确而具体要求，文书格式上一定要符合法律要求。比如民事起诉状、民事上诉状，其标题、双方当事人基本信息、诉求、事实和理由、此致某法院、具状人或上诉状等要素必须齐全，符合法律规定要求。

**二是观点要明确。**即要求律师制作的法律文书如辩护词的观点一定要明确，是做无罪辩护还是做有罪辩护，是做有罪的从轻处罚辩护还是做有罪的减轻处罚辩护，都需要有一个明确而具体的观点。有的律师，刚开始的观点是有罪从轻的辩护，将辩护观点讲完以后，又来一个总结性的观点，要求对被告人作无罪判决，让人不知所云。这样的错误一定要避免。

**三是用语要规范。**所谓用语规范，就是要求用语准确，严格使用规范性法律语言，即法言法

(转29页)



## 业务指导

# 试论股东表决权行使的一般原则

文 北京德恒（深圳）律师事务所 隋淑静律师

股东表决权，是指股东通过股东大会上的意思表示，可按所持股份参加股东共同的意思决定的权利。股东行使表决权的方式，包括参加股东大会并亲自进行投票行为，或委托他人出席股东大会及代理投票行为等。

股东表决权的行使与公司股东（大）会行使职权密切相关。我国现行公司法规定了股东（大）会职权，但并未就股东行使表决权是否应遵循一般原则或负有何种义务等作出规定。本文试做分析如下：

在民法上，行为人须负有不损害他人权利与自由的一般义务，股东行使表决权的行爲也不例外。值得进一步思考的问题是，除此之外股东行使表决权还应遵循什么一般原则？

英国公司法的传统观念认为，股东权利的性质属于财产权，除了受到公共利益的规范，权利人能够用该权利做他喜欢的任何事情。沃尔顿大法官于1974年在Northern Counties Securities Ltd. V. Jackson and Steeple Ltd.一案中阐明：“当某一股东投票赞成或反对某一特定决议时，他是在作为不向公司负有任何信任义务的人在投票，而且是为按其认为适宜的方式表决而行使自己的财产权。股东大会上的表决结果对公司产生拘束力的事实并不影响股东的这样一种地位，即股东在表决时只在行使其自己的财产权而已。”

英国的衡平法补充了普通法上的权利和自由观念，对两种情形下的控制股东行使表决权行为作出了限制：

**其一，控制股东为修改公司章程而行使投票权时必须“忠实于公司的利益”。**一个世纪前上诉法院在Allen V. Gold Reefs of West Africa Ltd.一案中作出的判决，确立了这一标准。Lindley法官阐述道：“和其他权利一样，该权利（控制股东表决

权）的行使必须服从普通法和衡平法的一般原则，这些原则适用于控制股东所享有并得以制约中小股东的所有权利。该权利的行使不仅要按照法律要求的方式，还必须为了公司的整体利益诚信行事，并不得越权。这些条件通常是默示的，很少明示。”

**其二，控制股东不能通过诈欺小股东的决议。**所谓诈欺小股东，包括控制股东掠夺公司财产，对董事违反义务的认可和掠夺中小股东财产。

可见，股东在行使表决权时享有自由，但这项自由并非毫无限制。英国判例法确立的“忠实于公司利益”要求，对于研究股东表决权行使的一般原则，具有启发意义。

笔者认为，股东行使表决权应以实现公司利益最大化为一般原则，通过实现公司利益最大化可以间接实现股东利益最大化。原因在于：

**首先，公司是独立的利益主体，公司利益与股东利益属于不同的利益。**公司产生于股东的设立公司行为，公司一经注册成立，就成为独立于股东的行为主体与利益主体。公司与股东对自己利益的判断和主张可能完全不同。

英国达勒姆大学米尔恩教授指出：“公司作为共同体，享有共同体本身应有的权利。根据社会责任原则，一个共同体的每个成员都负有将社会利益置于他个人利益之上的义务。这赋予一个共同体为其利益而对其成员施加义务的权力。而共同体的利益也是共同体成员之作为成员的利益所在。”也就是说，股东作为公司这一共同体的成员，有义务将公司利益置于比股东利益更优先的位置。

**其次，股东行使表决权追求实现公司利益的最大化，将间接实现股东利益最大化，这是由股东与公司之间关系的本质决定的。**股东作为公司的终极所有者，股东利益在公司利益实现的基础上得到实现。以公司利益最大化的方式实现股东利益最大



英国达勒姆大学米尔恩教授指出：“公司作为共同体，享有共同体本身应有的权利。根据社会责任原则，一个共同体的每个成员都负有将社会利益置于他个人利益之上的义务。这赋予一个共同体为其利益而对其成员施加义务的权力。而共同体的利益也是共同体成员之作为成员的利益所在。”

化，二者的利益是一致的，并无冲突；但当股东为追求个别利益而损害公司利益，则公司利益与股东利益产生了冲突，股东行为损害了公司利益与公司目标实现，该股东行为在价值判断上为不正当。

关于何为公司利益最大化，不应仅以短期的经济目标衡量，“经济目标并不意味着公司必须要从每一项涉足的交易中都榨取最大利润”，“长期的营利性和股东收益是经济回报的核心所在，为了实现长期的较大营利而支出的短期成本并没有背离经济目标”。公司利益，不能与经济收益等同视之。

**再次，股东行使表决权以实现公司利益最大化为一般原则，符合股东设立公司的目的。**股东设立公司总是具有特定的目的，公司的设立、公司运行模式、公司的利润产生方式等，主要决定于股东的

目的与意图。股东行使表决权的方式应与股东设立公司的目的相一致，以期实现公司设立的目标，这也符合行为人为自己行为负责的民法理念。

**最后，股东表决权的共益权属性，同样要求股东行使表决权当以增进公司利益为目的。**如果股东行使表决权时，不以增进公司利益为目的，而是每位股东都追求个别利益的最大化，则一方面将导致控制股东与非控制股东的矛盾激化，另一方面，在此基础上产生的股东大会决议，显然不能代表最有利于公司利益实现的公司意思。而倘若股东大会作为公司的意思机关，作出的意思决定不能有利于公司利益实现，则意味着股东大会的机关功能存在缺失。

综上，本文认为，股东表决权的行使应以实现公司利益最大化为一般原则。

(接27页)语，避免使用口语化的文字表达。用语最易犯错的商业合同。如“法人代表”就不是一个法律专业术语，法人代表可以理解为法定代表人，也可以理解为法人的委托代理人。当事人之所以使用口语化的文字描述，是由于他们缺乏专业的法律知识和能力。那些经过系统学习和专门培训，并通过艰难的律师资格考试或司法考试才能持证上岗的律师，应当是法律专家，在制作法律文书时，其所使用的称谓、专业术语，一定要规范，对已有法律术语的，一定要严格使用法律术语。

**四是条理要清楚。**律师提交的代理词，如果没有条理性，表述不完整不清晰，是无法将案件的代理意见真实地反映出来的，也无法达到预期的作用。在这一方面，如果双方当事人有多个争议之处，或者律师有多个观点，一定要逐一列明，并可采用大标题、小标题等方法予以罗列，让法律文书的阅读者能够一目了然。

**五是思维要严谨。**即要求法律文书的前后要保持一致，不能出现自相矛盾，或与证据、已方的其他证据材料相冲突的地方。同时推理也要严密，并且法律

文书所体现的律师思维及判断要严谨。

**六是内容要简明扼要。**法律文书在表述上不要反复重复相同的内容，尽量减少使用修辞手法。很多刚入行的律师喜欢将起诉状写得篇幅冗长，要知道，所有的主张均是需要证据支持的。言多必失，在你没有百分之百的把握确保每一个陈述均有相关证据支持的情况下，建议将法律文书写得简明扼要。当然，有一些法律文书不可避免内容较多、篇幅较长，但是仍然要做到表述概括。

当然，律师法律文书还要避免语法错误、错别字连篇、引用已失效法律条文等常识性错误。

作为执业律师，我们为社会、为委托人提供专业法律服务的过程，实际上就是起草、审查、修改、出具、提交法律文书的过程。可以说，法律文书已经渗透到了律师的血管和神经，我们应当认真地写好每一份法律文书，将我们律师的专业水平淋漓尽致地展示出来，更好地为社会提供优质、高效、专业的法律服务，更好地维护当事人的合法权益，也为构建和谐社会关系作出更大的努力！为了实现法治兴邦的梦想，我们应当更加努力！



业务前沿

# 以营业税改为契机 促进深圳税务律师快速稳步发展

文 北京市康达（深圳）律师事务所 吕志合律师

最近几年，随着国家依法治税步伐的加快和纳税人权利意识的觉醒，税收法律服务市场的需求日渐增大，为适应这一趋势，建立一支高素质的税务律师队伍已成为极为紧迫的现实问题。作为深圳的一名税务律师，笔者一直在思考和关注深圳税务律师的发展。参加完2010年首届中国税法论坛和2011年首届中国税务律师论坛后，笔者深切感受到了税务律师的可作为以及深圳税务律师发展的滞后。基于共同学习、共同发展的初衷，笔者写下如下建议，希望能够为深圳税务律师的发展尽微薄之力。

## 税务律师的角色定位和市场切入点

税务律师首先必须是律师，且是运用税法知识为纳税人提供税法法律服务的律师。税务律师服务于市场的切入点是税收的合法性审查。税务律师与注册会计师、注册税务师共同服务于税收服务领域，但是税务律师有别于注册会计师和注册税务师：税务律师主要是运用税法法律知识，侧重于合法性方面提供税收服务；而注册会计师和注册税务师主要运用财务知识，侧重于技术方面提供税收服务。

## 税收法律服务市场巨大，律师大有作为

税收法律服务市场首先包括常规的诉讼类业务，如涉税刑事辩护，涉税行政复议和行政诉讼。除此之外，还包括税务咨询、合同的税务审查、担任税法顾问、帮助当事人合理、合法利用税收优惠政策、借助其他法律部门，进行重大税收安排，为企业设置组织框架、安排投融资方案、帮助当事人

进行跨境投资税法服务、为维护纳税人权利提供法律救济等。

目前，中国税收服务领域中的主要力量是中国注册会计师和中国注册税务师，他们几乎囊括了所有税收服务市场的份额。但是，这并不可怕，因为税务律师的法律背景是注册会计师和注册税务师所不具有的，税务律师的特有服务领域是注册会计师和注册税务师难以占有的。可以说，税收法律服务市场巨大，税务律师大有作为。

## 深圳税务律师发展严重滞后

目前深圳没有专门从事税务法服务的具备全国影响力的税务律师和律师事务所，这与深圳当前经济发展情况和特区身份极不适应。

相比之下，北京和上海的税法法律市场比深圳做得要好：北京和上海都有专门从事税法法律服务的律师事务所，如北京市华税律师事务所和上海左券律师事务所；还有一些大型的综合性律师事务所，如金杜和大成，都有专门的税法法律部；2010年和2011年两届中国税法论坛都是由北京市华税律师事务所承办，而两届论坛深圳出席的律师都只有3人，论坛的发言人没有深圳律师的影子，相反其他地方的律师拿出了相当不错的实际案例和科研成果。这就是差距！深圳律师必须改变这一现状。

## 深圳税务律师发展的建议

**在深圳律师队伍中加强宣传，让深圳律师意识到税收法律服务市场的存在和可作为。**一直以来，笔者们都是将税法法律服务市场简单的认为是为纳税人（转33页）



# 试析一审民事判决书公告送达

文 广东深兴律师事务所 王腊清律师

广东深鹏律师事务所 张运华律师

**关键词：**民事判决书、生效、公告送达、送达方式、互联网

**内容提要：**民事判决书是人民法院依照法定程序受理民事案件后，根据相对应的证据能够证明的事实和相关法律规定，按照法定要求和格式，针对当事人的诉讼请求而制作的具有法律效力的文书。然司法实践中的公告送达方式因其各异，导致人民法院不能及时送达诉讼文书或送达错误，既损害了另一方当事人的合法权益，也牵扯了人民法院大量的时间和精力。公告送达因涉及到法律文书的生效与否，故送达程序与审判程序同等重要。人民法院在送达法律文书时应力争做到精、细、准，并可采用在互联网上设置公告专页的方式进行公告送达。

民事判决书是人民法院依照法定程序受理民事案件后，根据相对应的证据能够证明的事实和相关法律规定，按照法定要求和格式，针对当事人的诉讼请求而制作的具有法律效力的文书。人民法院的一审民事判决书采用的格式中，尾部均有一段交待诉权的话：

“如不服本判决，可在判决书送达之日起十五日内，向本院递交上诉状……”。对此的通常理解是：不管当事人是否上诉，民事判决书在送达之日起15日内均不生效。这个15日时间一般称作上诉期，上诉期届满，如双方当事人不上诉，则该民事判决书开始生效；如有一方上诉，则该民事判决书的效力需待二审裁判后才能确定，处于一种待生效状态。由此，一审民事判决书的生效就涉及到送达问题了。《中华人民共和国民事诉讼法》（以下简称《民事诉讼法》）第84条规定，受送达人下落不明，或者用本节规定的其他方式无法送达的，公告送达。自发出公告之日起，经过六十日，即视为送达。公告送达，应当在案卷中记明原因和经过。

《民事诉讼法》第141条同时规定，最高人民法院的判决、裁定，以及依法不准上诉或者超过上诉期没有上诉的判决、裁定，是发生法律效力。这就是说一审判决书的生效日期是上诉期间届满之日的次日。

最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问题的意见（法发[92]22号，以下简称《民诉法意见》）第165条规定，一审判决书和可以上诉的裁定书不能同时送达双方当事人的，上诉期从各自收到判决书、裁定书的次日起计算。

从上述规定可以看出，一审判决书的生效日期是上诉期间届满之日的次日。判决书如不能同时送达双方当事人的，应以后收到判决书的当事人的上诉期届满的次日为判决书的生效日期。这也就是说先收到判决书、裁定书的当事人的上诉期届满后，其判决书、裁定书并未生效，只是该当事人已丧失上诉权，不能提出上诉了，因为后收的当事人仍有权提起上诉，待等到后收到判决书、裁定书的当事人的上诉期届满后，一审判决书、裁定书才生效。

**笔者所遇到的一起案件，就是因为送达问题而涉及到一审判决书未能生效的极典型的案例。**

2011年1月7日，某区人民法院对一起欠款纠纷案件作出民事判决，判决被告（需方邓某某，下同）于本判决生效之日起十日内向原告（供方郭某某，下同）支付货款贰拾捌万元（¥：280,000元）及逾期付款利息（利息按中国人民银行公布的同时同类贷款利率计算，从2010年2月1日起至2010年8月1日止）。

当某区人民法院向被告送达该民事判决书时，却发现其下落不明，故在2011年1月14日送达该民事判决书于原告时，依《民事诉讼法》第84条公告送达的规定，同时将应送达于被告的“公告”交原告



并嘱其刊登于《人民法院报》，然后将“公告”样报交回于某区人民法院。

原告收到某区人民法院该民事判决书与应送达给被告的该民事判决书和“公告”后，认为该民事判决书有些不合情理便没有将该“公告”刊登于《人民法院报》或任何报刊，直至2011年10月18日查封期限即将届满的前10天（2011年10月8日），原告向某区人民法院提出续封申请，要求某区人民法院续封被告价值30万元人民币的车辆时，某区人民法院方知原告收到该民事判决书与应送达给被告的该民事判决书和登报“公告”后，既没有依法将该“公告”刊登于《人民法院报》或任何报刊，也没有提起上诉，更没有申请强制执行，从而形成该民事判决书对原告而言已经生效，对被告而言依法尚未生效之待生效情形。由于某区人民法院承办该案的法官已调离法院工作岗位，故对原告的续封申请，某区人民法院认为不管应否对被告价值30万元人民币的车辆进行续封，首先要将涉案民事判决书送达被告，然后才能决定续封事宜。就涉案民事判决书送达被告问题，遂产生如下争议：

一、涉案民事判决书必须要送达被告，是继续要求原告将该“公告”刊登于《人民法院报》或任何报刊来送达，还是应当由某区人民法院来直接公告送达？

二、如果要求原告继续将应送达于被告的“公告”刊登于报刊对被告进行送达，那么原告对此仍然采取婉拒方式怎么办？

三、如果由某区人民法院依法公告送达，而应当送达于被告的该民事判决书由于原告的失误至今事实上未能送达，依《民事诉讼法》第135条（普通程序审限）或第146条（简易程序审限）关于审限的规定，至今未送达于被告的涉案民事判决书因超过法定审限的责任谁负？对此应如何处理？

四、“公告”送达与续封措施应当分别实施还是应当同时进行？

《民诉法意见》第88条明确规定，公告送达，可以在法院的公告栏、受送达人住所地张贴公告，也可以在报纸上刊登公告；对公告送达方式有特殊要求的，应按要求的方式进行公告。公告期满，即视为送达。上述规定表明，除对公告送达方式有特殊要求的以外，既可以在法院的公告栏张贴公告以示送达，也可以在受送达人住所地张贴公告以表明送达，还可以在报纸上以刊登公告形式来实施送达。这其中，并没有人民法院委托或依赖于当事人公告送达的规定。依此，对涉及争议的

一、二个问题就排除在外迎刃而解了，因为在现行的法律法规中，并没有人民法院委托或依赖于当事人公告送达的相关规定。

**关于超审限的责任和如何处理问题，笔者认为，本案中某区人民法院的责任是显而易见的。**虽然原告收到己方的某区人民法院民事判决书与应送达给被告的该民事判决书和“公告”后，认为该民事判决书有些不合情理便没有将该“公告”刊登于《人民法院报》或任何报刊存在着一定的责任，但这个责任的引起也是因某区人民法院的委托或交待而造成的，责任的根源仍然在某区人民法院。因此，某区人民法院有责任采取一定的补救措施，来尽对被告送达民事判决书的义务。笔者认为，某区人民法院可以在程序上依《民事诉讼法》第135条的规定，以报请本院院长或上级人民法院批准的方式来延长审限，然后再依《民诉法意见》第88条规定的公告送达方式，来对被告实施送达。这样既达到了保护和尊重法律文书严肃性的目的，也起到了不损害当事人利益的实际效果。

**至于“公告”送达与续封措施应当分别实施还是应当同时进行？笔者以为这要取决于某区人民法院的实际操作。**《民事诉讼法》第92条规定，人民法院对于可能因当事人一方的行为或者其他原因，使判决不能执行或者难以执行的案件，可以根据对方当事人的申请，作出财产保全的裁定；当事人没有提出申请的，人民法院在必要时也可以裁定采取财产保全措施。这说明采取财产保全措施的目的是为了判决的顺利执行。而公告送达的目的也是为了使民事判决书生效，然后顺利地进入执行程序。故此，“公告”送达与续封措施应当分别实施还是应当同时进行没有争议的必要，谁先谁后或同时进行均不违反现行法律规定，只能以某区人民法院在实际操作中视情而定。

上述案情产生的争议都是因送达问题而引发的。民事诉讼中的送达，是指人民法院依照法定的程序和方式，将诉讼文书送交给当事人的和其他诉讼参与人的行为。诉讼文书一经送达便会产生一定的法律后果。它是人民法院审理民事案件的重要法律程序，送达质量的好坏直接影响案件的质量。

既然一审判决书的生效涉及到送达问题，则证明民事判决书的送达程序也是一件非常重要并且不能小觑的。因此，人民法院理应将民事判决书的送达程序，特别是公告送达程序等同于审判程序一样重要，办争做到精、细、准。

然而司法实践中，各地人民法院公告送达方

上述案情产生的争议都是因送达问题而引发的。民事诉讼中的送达，是指人民法院依照法定的程序和方式，将诉讼文书送交给当事人的和其他诉讼参与人的行为。诉讼文书一经送达便会产生一定的法律后果。它是人民法院审理民事案件的重要法律程序，送达质量的好坏直接影响案件的质量

式做法不一，有的在法院公告栏内张贴，有的在受送达人的住所处张贴，有的自选地方随意张贴，有的直接登报公告送达，还有的将公告委托或交于一方当事人登报送达（如本案）。总之，各地人民法院在公告送达的程序上和方式上均存在不规范现象。有必要统一公告送达程序，确保公告送达的合法有效。笔者认为，不管是何种公告送达，必须具备以下三个要件：（1）须有送达人员与了解案情的案外人的谈话笔录；（2）须在受送达人的住所地、人民法院公告栏内张贴或将送达公告刊载于某报刊；（3）必须由审理该案的某人民法院的承办法官或书记员具体实施。其实，随着互联网络的发

展和普及，互联网络已成为人们日常生活中关注的中心，人民法院还可以利用互联网络在人民法院网或相关互联网络上设置公告专页，专门向当事人送达民事判决书等法律文书，这样即降低了当事人的诉讼成本又减少了公告送达中的人为拖延环节，同时还能起到与报纸异曲同工的作用。更何况互联网的传播速度快且费用又低廉。笔者以为，在不久的将来，它必将成为提高人民法院审判效率的、有效的、法定的送达方式。

笔者撰此文并力图阐述民事判决书的送达问题，以期能引起同行们的共鸣，共同探讨人民法院公告送达法律文书的程序与方式。

（接30页）代理行政复议和行政诉讼，鉴于税务机关的强势地位，律师怕打击报复，因此很少涉足税法法律服务领域。但是，在欧美国家，有一半以上的律师从事涉税法律服务，涉税法律服务收入占律师收入的一半以上。笔者国最近几年税法法律服务市场的发展告诉笔者们，税法法律服务领域不局限于简单的常规诉讼，税务律师可以服务的市场巨大，税务律师大有作为，如北京市华税律师事务所自2004年开始专门从事税法法律服务，该所目前税法法律服务的年收入额已突破2000万元。因此，笔者们有必要改变观点，加强宣传，让广大律师认识到税法法律服务市场的存在和可作为。

**引导具有财务会计知识背景的律师从事税法法律服务，建设和培养深圳的税务律师队伍。**税法不同于其他法律部门的特点在于税法包含了大量的财务会计知识，可以说，税法是财务会计和法律的综合体，因此从事税法法律服务应具有财务会计知识和法律知识背景。要组建深圳的税务律师队伍，首先应考虑在具有财务会计知识背景的律师中进行宣传、引导、培养和建设。

**加强税法委员会的作用，让税法委员会成为税务律师学习、沟通和交流的平台。**目前，笔者们的税法法律服务刚刚起步，队伍小，实务少，税务律师的水平提高有赖于大家共同学习和研究，这就需

要一个平台。税法委员会无疑是一个好的平台，因此可建立长效机制，将其作为税务律师学习、沟通和交流的平台。

**边学习、边研究、边推广，以学习和研究带动推广，通过推广寻找市场，以市场促进发展。**税法法律服务市场的开拓，既有赖于税务律师服务意识和水平的提高，也有赖于纳税人对税务律师服务的认可。目前的现状是税务律师处于刚起步阶段，基础差，底子薄，而纳税人长久以来只知道注册会计师和注册税务师的服务，很少知道税务律师的作用和服务。因此，一方面税务律师应加强自身的学习、研究，提高自身素质，另一方面应积极推广，让纳税人知道税务律师的作用和服务领域。只有在纳税人了解到税务律师的作用和服务领域的情况下，才会将涉税业务交给律师，律师才会有实务，有了实务也才会有进步的可能。

**以营业税改为契机，加强宣传、学习、研究和推广，推动深圳税务律师的快速、稳步发展。**2011年11月16日国家税务总局发布了将在上海进行营业税改增值税试点工作的通知，预示着中国新一轮的税制改革已经拉开序幕，此次税改必将带动税法法律服务市场的进一步发展。利用营业税改这一契机，加强宣传、学习、研究和推广，对促进深圳税务律师的发展极为必要。



# 买房送面积有法律障碍

文 广东信荣律师事务所 罗琳芝律师

### 【案情简介】

2009年8月，金山碧海花园开盘预售，看房人在售楼处拿到的宣传单承诺可以“买一层送一层”，在这巨大的诱惑下，当天深圳市韩先生等700多户业主与深圳市金利源房地产公司签订了房屋买卖预售合同，在合同中开发商果然也是按照“承诺”兑现：韩先生购房协议上的套内面积只有40多平方米，但总面积却达到89平方米。其它不同户型的业主，实际所得成品房时，房屋面积都达到了象韩先生这样的面积翻番。在签订该预售买卖合同的同时，开发商让购房人签订了一份委托深圳市某建筑工程公司的施工补充协议，协议约定，业主委托施工方将所购买的房屋空洞部分按照图纸内容进行改造，且业主已知悉该改造，并与售房人无关。

入伙时，从开发商手里移交到王先生等700多户业主的毛坯房完成了中空楼板的加建，即实现了开发商“买一层，送一层”的承诺。

但从2010年8月28日入伙至今，业主们已经在银行按揭19个月，按照购房协议约定，最迟在入伙后240天应予办理房产证。但房产证却至今办不下来，这使得不少业主心急如焚，他们前往规划国土部门打听到的消息却如晴天霹雳。

深圳市规划国土委滨海管理局回复：经核查，金山碧海花园项目多套住宅存在楼板擅自加建、阳台擅自加建、改建等情形，与《建设工程规划许可证》及报建施工图不符，不具备办理房产证条件。依据《深圳市城市规划条例》，属于不予规划验收的情形，不予发放《建设工程规划验收合格证》。该局已向金山碧海花园项目用地单位发出整改通知，督促其尽快按报建施工图纸整改。该局同时也建议业主们寻求法律途径解决与开发商的纠纷。

业主们找到笔者所在的专门解决房屋买卖纠纷的律师事务所咨询，通过仔细分析业主们与开发商签订的买卖合同，我们感觉到，开发商早已预料到了有今天的纠纷，因此也早已做足了功课：在业主与开发商签订房屋买卖预售合同时，开发商就要求业主与深圳市某建筑公司签订了委托施工协议，该协议如同一道防火墙，将风险已阻隔，早已将过错和责任转嫁给毫无防备心里的业主。因为从商品房买卖协议及委托施工协议来看，开发商交付的是按照规划报建的房屋，是业主委托建筑公司加建的楼层，那么不能办理房产证与开发商无关，过错责任在于业主。为了掩盖真相，开发商连原先要提供给复式户型的钢楼梯也没有安装，“赠送”的上层室内也没有电线和套线管等基础设备。我们不难看出从头至尾能该事件就是一场“有预谋的诈骗”，但如果要走法律的路径维权，从欺诈的角度去厘定开发商的这一系列行为，我们却苦于找不到确凿的证据。

### 【法律分析】

类似上述这种买房送面积的现象，在深圳其实相当普遍，特别是在近几年国家严厉的房屋调控政策的背景下，开发商为了加大房屋销售的力度，赠送面积成了开发商留住购房者最有力的营销手段之一。赠送面积有的是规划面积的一至二成，有的达到三四成。那么究竟开发商送的是什么样的“赠送”面积？其法律风险在哪？是否“合算”呢？分析如下：

**一是钻建筑面积计算方法的空子，减少了套内面积的“赠送”。**楼盘赠送面积来自于开发商借助建筑技术对容积率的一定扩张，而对于购房者所



那么除了上述法律风险外，消费者是否就真合算呢？其实“赠送的面积”还是羊毛出在羊身上，因为赠送面积的房源一般要高于同类地段的房源；同时得房率越高容积率越高越影响住房的舒适度，虽然表面上房子的容积率没变化，实际居住空间受挤压，这样一算下来就不是那么划算了。

谓的送面积，在开发商内叫“偷面积”，赠送面积指的是不计算价格并且不计入购房合同的面积：如阳台、入户花园、层高低于2.2米的空间。其实这些“偷面积”，实际是钻了建筑面积计算方法法律的空子，减少了套内的面积，同时这些“偷来的面积”，本来有一部分就是购房者的，如阳台、入户花园本来就只按50%计算面积，层高低于2.2米的房屋本来就不计入销售面积。且这些赠送的面积，往往入户花园面积较小，夹层高度太低，地下室不通风，同时，如业主今后要自行改造将其封闭作为实用的话，不是业主说了算，还得“城管”批准说了算。

**二是改变了规划报建时的设计，“违章搭建”的“赠送”。**具体操作手法就如同本文开篇所示案例，在与购房人签订《商品房买卖合同》时就同时签订一份委托装修改造施工协议，通过购房者集体委托开发商关联的工程公司进行装修改造，一旦涉诉，便“金蝉脱壳”，因改造主体和委托人都不是开发商，购房者“被违规”，购房者要维权，取证难，胜诉也就难了。

**三是侵犯小区共有面积的“赠送”。开发商对部分特定购房者赠送的面积其实是全体业主的共有面积。**如常见的送顶层业主的顶层露台，给底层业主的地下室等，根据《物权法》的相关规定，该部分面积为全体业主所共有，开发商是无权处分的，其“赠送”的行为已构成“侵权”，一旦其它业主提出异议，该“赠送”是无效的。

**四是虚假宣传“赠送面积”，实际交房不兑现。**实际操作中，“送面积”等字眼只出现在开发商的宣传单上，实际签订合同时是不被写入合同中的，有的开发商“兑现”的方式，也是采取上述的“猫腻”手法，或者根本不兑现，一旦产生纠纷，因法律规定，宣传单只是一种“要约邀请”，而不是具有法律效力的“要约”不受保护，所以消费者也只能是投诉无门。

由上分析可见，上述的“赠送”其实是“偷面积”的赠送。其赠送的面积除了上述法律风险

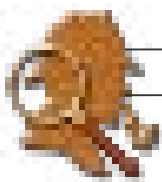
外，还有一更大的法律风险是，因其是不合法的，所以不能记入房产证，根本不受法律保护。因此，一旦“赠送面积”缩水或出现质量隐患、产权纠纷，或者今后遇到房屋转卖、抵押、继承、拆迁，赠送面积不会算入房产面积中，这部分面积相应的利益和赔偿请求，将得不到法律支持。值得提醒的是，即使“赠送面积”主张被写进房屋买卖合同附加条款，也没有法律效力。

那么除了上述法律风险外，“送面积”是否就真合算呢？其实“赠送的面积”还是羊毛出在羊身上，因为赠送面积的房源一般要高于同类地段的房源；同时得房率、容积率的高低影响住房的舒适度，多了赠送的面积表面上房子的容积率没变化，但实际居住空间受挤压，这样一算下来就不是那么划算了。

综上所述，对于消费者来说“送面积”存在着诸多的法律风险并且不划算。天下没有免费的午餐。而对于开发商来说，这些“偷来的面积”是不需计入容积率的，因此，其只需要很少的建筑成本，却可以让开发商规避掉更高的土地税费。同时这种炒作的噱头，可大大增加楼盘的“卖点”，在这楼市销售的“寒冬”为开发商带来其楼市销售的“春天”。

### [法律建议]

那么如何规范开发商的这种不规范的行为，保护弱势消费者的利益呢？本律师认为主要应加强监管力度：一是政府相关审批部门在项目报建和审核过程中应严格审核此类情况；二是加强监管立法，近年来上海、成都等城市出台了关于建筑面积计算规范管理的暂行规定，使开发商“偷面积”赠送的欺诈行为得到一定的遏制。深圳这样的一线城市也应出台这方面的规范措施。同时作为消费者也应睁大眼睛，要看是不是真正的赠送，要注意处理好赠送面积的权属，并且要附图及协议，这样可避免不必要的纠纷，从而才能获得真正的利益。



一线调解

## 人性之光 ——交通事故损害赔偿案的调解过程详解

文 广东宝城律师事务所 吴波律师

去年年中，在一个雷雨交加的夜晚里，笔者作为法律顾问在单位的Z公司的司机因精神恍惚，一不小心便将一骑车横过马路、刚过完十八岁生日的小伙子碾压于车下，鲜活的生命旋即随风而去，魂断雨夜中。

Z公司的老总D先生是个善良、豪爽的东北人，悲剧发生后他致电笔者，表达了惋惜与内疚，同时，希望笔者能协助处理事故的善后工作，D先生还明确表示愿意支付相应的赔偿，以减轻因自己员工失误而对受害人家属造成的伤害。

笔者感受到D先生的诚心与善意，便建议Z公司以调解方式解决该事故，并解释所谓的调解，是双方当事人依据事实，协商且意思表示一致，达成公平合理的和解协议，将法律事件快速处理的有效方式，该方式以人为本，以和为贵，彰显善良，化解矛盾，止纷息争，避免讼累。

D先生明了调解模式及流程后，毫不含糊地肯定笔者建议的可行性，授权笔者积极去推动、执行，笔者作为加害一方Z公司的法律顾问，职责所在，对于Z公司的委托，当然义不容辞。

根据自己的执业经验，笔者清楚交通事故损害赔偿金额的高低，取决于受害人的户籍状况，非农业人口与农业人口赔付金额的差别不是几万，而是数十万。笔者依据法律相关规定，结合受害人的情况，将损害赔偿进行了合理的估算，并将估算的结果通报D先生，D先生向笔者授意：人死不可复生，对受害人家属造成的伤害，唯有以赔偿来弥补。无论户籍情况如何，就按非农业户口的标准，结合公司应当承担的责任，适当上浮一定比例赔付。Z公司

给笔者处理的赔付底线大概在五十万元。

笔者充分掌握Z公司的想法后，便要求受害人亲属提供受害人的身份户籍证明，并敦促交警尽快出具事故责任认定书，以确定赔付比例及应当赔付的金额。与此同时，为了表示加害方愿意解决事件的诚意，笔者建议Z公司先行支付五万元作前期丧葬费用及其他相关处理费用。Z公司接受笔者建议，迅速支付了该笔费用。

事故发生后的第三天，处理事故的交警通知，事故责任认定书能在事故后五天（当天是星期日）出具，于是，笔者与Z公司职员约定好事故认定书出具后的星期一下午，会同受害人家属，一起到交警调解处理该事宜。

然而，星期一上午上班不久，Z公司职员来电，从电话中能感受到职员的愤怒，她在电话里愤愤不平地嚷嚷：“律师，受害人家属在公司里闹事，公司正在接待重要客户，怎么劝都不听，怎么办？”笔者听后，很冷静地指令员工：“你电话报警，如果参与人数颇多的，也可以报街道的应急中心，他们会派员做工作，尽快劝离的。”职员听令收线照办去了。

中午时分，D先生致电笔者，电话中语气难抑气愤：“受害人家属闹腾了整整一个上午，警察来了，不听任何劝解，最后没辙了，重要客户只好从侧门离开。律师，今天我们公司真的很尴尬。我们从来没说过不赔啊，只是等交警对事故责任进行认定，一点恶意拖延时间的想法都没，为了让他们安心，我们还听从你的建议，主动付了一笔钱，这都表明我们对事件的关注与诚意啊。”最后D先生吩咐

自己力推的调解，诚然，不可能抹去受害人家属心灵创伤，但是，他们能获得高出法定额度的补偿，也算是对他们精神伤痛的慰藉，调解可谓不失人性之光

笔者：“他们这样无理取闹法，将我们原有的同情全部浇灭了，下午你到交警大队处理，就按法律程序走吧，法院判决多少，公司赔多少，没什么情义可言了。”对于Z公司态度大转弯，笔者无语。

笔者如期到达交警大队，与Z公司职员一同签收了事故责任认定书，该次事故Z公司承担主要责任，受害人属于次要责任一方。在交警大楼事故处理大厅里，笔者见到了受害人亲属，除了受害人父母外，还有受害人的叔叔姨妈姑姑等一大批人。受害人的父母看样子应当是农村的，遭遇如此打击，人显得憔悴，特别是做妈妈的，更是有气无力、无精打采，她拉着笔者，用嘶哑的声音断断续续地叨叨着儿子的聪明、孝顺，无端的惨死，眼泪断线珠子似从红肿的眼睛里不停地流淌，伴着一阵阵令人断肠的哽咽。

同样为人母的笔者目睹此情景，心中说不出的痛。出于对他们同情，笔者向Z公司请示，希望Z公司能按原来既定的调解方案去处理，但是，D先生愤怒尚未平息，以毫无商量余地的口吻命令笔者：立即离场，其余的事宜通过法院诉讼，按程序处理。

其实角色置换的，笔者很能理解受害人家属的要求与想法，人都没了，钱能干嘛！？哪怕他们要求一千万，笔者也不觉得为过，只是受害人家属被“小闹小解决，大闹大解决，不闹不解决”所误导，本以为聚集亲友到Z公司大吵大闹，进行骚扰、发泄，就能给Z公司施加压力，Z公司会怕事而屈服、让步，从而能达到取得高额赔偿目的，没曾想事与愿违，他们的干扰行为不仅没能进一步引起同情，相反激怒了Z公司，令调解出现障碍。

笔者按Z公司的要求离场固然没错，但身为律师的笔者理智地认识到，该事故处理一旦进入诉讼程序，必然需要相当长的诉讼时间，这对受害人家属无疑是一种难以忍受的煎熬。众所周知，人在痛苦中容易失控，所以，不排除受害人家属不理智下再次闹事的可能。闹事只会使双方更加对立，加剧相互间的矛盾，如果能说服Z公司接受调解的，显然是双赢，一是受害人家属能获得合理的赔偿，减轻痛苦的同时，还能早日回归正常生活；二是Z公司经营

不再被扰乱，消除潜在的不稳定因素，缓和矛盾，维护和谐社会氛围。

基于上述的考虑，笔者硬着头皮再次去电D先生，对他动之以情，晓之以理，经过几番劝说，好不容易才将D先生的怒气打消，让其善良本性回归，重新接受调解建议，不过，Z公司给出的调解条件已大打折扣，只同意一次性赔偿三十万元。

因双方均有调解的意愿，在承办案件的交警介入主持下，笔者与受害人家属就调解关键“赔偿金额”，开始进行实质性谈判。笔者依据受害人为农业户口等具体情况，及相关法律规定、事故责任划分，一项项进行计算，通过计算Z公司所需赔付的充其量只有16万多元。对此，受害人父亲悲戚且无奈地提出：活生生的人啊，说没就没了，这点太少了，给个四十万吧！我们也不想再拖时间了，再拖对我们来讲，实在是件难以承受的事情。

由于受害人家属的要求与Z公司给出的条件有差距，笔者与受害人家属只好来回讨价还价，身在其中，笔者感觉自己犹如拿着受害人生命做着买卖，按轻重按大小按多少在论价定值，相当难受，备受折磨，如果笔者不是职责所在，真的很难冷静理智地面对如此凄惨的局面。尽管如此，笔者不得不分别做工作，一番商讨，最终双方各做让步下，确定赔偿金额为35万元，双方就此签署和解协议，协议约定受害人家属承诺不再到Z公司干扰经营，并按协议约定的时间完成善后事宜，之后由Z公司一次性付清赔偿款。

一切都处理妥当，已过了下班时间，负责的交警是个年轻小伙子，估计有约，急急忙忙地走了。笔者收拾好文件随后离开，当笔者步出交警大楼时，一阵疲惫、伤感涌出，全身弥漫着挥之不去的忧郁，呆立了好一会，才慢慢平复。此时，夜幕已悄然降临，笔者抬头瞥见受害人父母相互撑护、步履蹒跚走在朦胧的夜色里，渐渐远去、消失。笔者暗忖：自己力推的调解，诚然，不可能抹去受害人家属心灵创伤，但是，他们能获得高出法定额度的补偿，也算是对他们精神伤痛的慰藉，调解可谓不失人性之光。



# 被指控走私冰毒<sup>178</sup>克 经辩护获免刑事处罚

文 广东诚公律师事务所 李双慧律师

## 案情简介：

深圳市人民检察院指控：香港人何某某（甲）交给被告人何某某（乙）人民币45000元，让其到深圳购买毒品带回香港，并约被告人黎某某，刘某某陪同被告人何某某（乙）一同前往深圳（三被告人均为香港人）购毒。2007年9月14日晚10时许，被告人何某某（乙），黎某某，刘某某从香港经皇岗口岸到深圳，凌晨0时许，三被告人来到深圳市罗湖区松园宾馆，被告人刘某某在宾馆大堂等候，何某某（乙），黎某某上宾馆8219房，向蔡某某（因贩卖毒品罪被逮捕，另案处理）购买毒品，并由被告人何某某（乙），黎某某试吸确认是冰毒后成交。之后，三被告人汇合后到向西村购买吸毒的工具，被公安机关拦截，在被告人何某某（乙）手袋内发现疑似毒品的白色晶体一包，经鉴定：白色晶体检出甲基苯丙胺，净重178克。

笔者是刘某某的辩护律师，接受刘某某家属的委托后，第一时间会见了刘某某。刘某某告知笔者，何某某（乙）和黎某某只是邀请他到深圳玩，并没有告诉他他是来买毒品，他对何某某（乙）和黎某某购买毒品一事并不知情。还说，自己和黎某某的男朋友是好哥们，因黎某某的男朋友坐牢时托自己照顾其女朋友黎某某，自己是不放心她们两个女的来深圳才陪她们来玩的。可是笔者在深圳市人民检察院阅卷时发现，何某某（乙）在一次口供中提到刘某某是知道她们来深圳是购买毒品的，这对刘某某非常不利。经过详细研究案卷材料，本律师向深圳市人民检察院提交了一份法律意见书，以刘某某主观不知情为由建议检察院对刘某某做不起诉处理，检察院没有理会这份法律意见书。

很快，案件到了深圳市中级人民法院，开庭

前笔者非常纠结，不知道该做无罪辩护还是罪轻辩护。做罪轻辩护吧，笔者想起刘某某一再强调自己对其他两被告人购买毒品不知情的眼神；做无罪辩护吧，案卷中确有对其不利的证言。笔者经认真思考与研究后决定：准备两套辩护方案，法庭调查终结后择其一用之。

笔者会见刘某某时把决定告诉了他：如果法庭上，何某某（乙）和黎某某都指认你知道和她们一起来深圳是购买毒品带回香港的，那只能为你做罪轻辩护。反之，就做无罪辩护。刘某某当即同意，笔者让刘某某在会见笔录上签了字。

为了调查清楚刘某某对何某某（乙）和黎某某来深圳购买毒品一事知不知情，笔者设计了以下问题（因笔者认为法庭上问的这些问题对调查清楚刘某某对何某某（乙）和黎某某来深圳购买毒品一事是否知情起了决定性的作用，在此与大家分享）：

问第一被告人何某某（乙）：

1、2007年9月14日你和黎某某、刘某某怎么会一起来深圳？具体地说是谁先联系谁？当时有没有说到深圳来干什么？

2、是谁让你来深圳买毒品的？他当时是怎么跟你讲的（原话）？

3、你男朋友何某某（甲）有没有让刘某某陪你来深圳买毒品？

4、那你在公安机关为什么说：“我男朋友叫我来深圳买冰毒，我有些害怕，我男朋友就找来黎某某、刘某某陪我来深圳买毒品？”

5、你和黎某某有无告诉刘某某你们到深圳的真正目的是干什么？

6、在来深圳的路上你和黎某某有没有跟刘某某讲来深圳买毒品的事情？

7、在松园宾馆，是谁让刘某某在楼下等的？你

和黎某某有无告诉刘某某，你们到宾馆楼上去干什么？刘某某有无问你们到宾馆楼上做什么？你们是怎么说的？

8、你和黎某某从宾馆楼上下来后，有无告诉刘某某你们去宾馆楼上做了什么？

9、从宾馆出来到向西村买吸毒工具到被警察拦截这段时间你有没有告诉刘某某你和黎某某在宾馆楼上买了毒品？

问第二被告人黎某某的问题：

1、你和刘某某认识多久了，是什么关系？你有没有老公或者男朋友？他现在在哪里？他和刘某某认识吗？是什么关系？

2、你老公有没有托刘某某照顾你？作为你老公的朋友，刘某某有没有经常去看你？

3、2007年9月14日你和刘某某怎么会在一起？你们当天在一起干什么？后来怎么会一起来深圳？当时你是怎么对刘某某说的？

4、也就是说你已经和何某某（乙）约好来深圳，你只是告诉刘某某你们要来深圳，是刘某某主动提出要陪你们一起来的？那你有没有告诉刘某某你们来深圳做什么？

5、何某某（甲）有没有让你和刘某某一起，陪何某某（乙）来深圳买毒品？

6、在来深圳的路上你和何某某（乙）有没有跟刘某某讲来深圳买毒品的事情？

7、在松园宾馆，是谁让刘某某在楼下等的？你和何某某（乙）有无告诉刘某某，你们到宾馆楼上去干什么？刘某某有无问你们去宾馆楼上干什么？你们是怎么说的？

8、你和何某某（乙）从宾馆楼上下来后，有无告诉刘某某你们去宾馆楼上做了什么？

9、从宾馆出来到向西村买吸毒工具到被警察拦截这段时间你有没有告诉刘某某你们在松园宾馆楼上买了毒品？

听完何某某（乙）和黎某某的回答，笔者长长地舒了一口气。她们的所有回答表明：自始至终刘某某对她们来深圳购买毒品的事情一无所知。于是，笔者理直气壮地为刘某某作了无罪辩护，具体辩护观点如下：

一、被告人刘某某的行为不构成犯罪，因为被告人刘某某没有犯罪故意，对第一、第二被告人欲走私毒品的行为并不知情。

在法庭调查时，第一第二被告人明确说明，何某某（甲）并没有让刘某某陪被告人何某某（乙）到深圳来买毒品。（或者说第一第二被告人并不知

道何某某（甲）是否让刘某某陪何某某（乙）来深圳买毒品），而且第一第二被告人自始至终未向刘某某说过来深圳的目的是买毒品。本案也没有任何证据证明刘某某是受了何某某（甲）的邀请陪何某某（乙）来深圳买毒品的。也就是说被告人刘某某并不知道第一第二被告人来深圳是来买毒品的。因此被告人刘某某没有犯罪故意。走私毒品罪主观上一定要明知是毒品而走私，否则不能构成。

二、被告人刘某某和第一第二被告人一起去买吸毒工具的行为并不构成任何犯罪。

三、本案指控被告人刘某某犯走私毒品罪的证据不足。

本案指控刘某某犯走私毒品罪的证据材料除了被告人在公安阶段被迫签字的口供外（刚才第一第二被告人已否认刘某某对此事知情），没有其他证据。也就是说本案能够证明被告人刘某某具有主观故意的证据仅仅是被告人被迫签字的口供。《中华人民共和国刑事诉讼法》第四十六条规定：“对一切案件的判处都要重证据，重调查研究，不轻信口供。只有被告人供述，没有其他证据的，不能认定被告人有罪和处以刑罚；没有被告人供述，证据充分确实的，可以认定被告人有罪和处以刑罚。”

综上所述，被告人刘某某对本案第一第二被告人来深圳买毒品一事并不知情，即没有犯本罪的主观故意，依法不构成犯罪。恳请法院依法宣判其无罪。

深圳市中级人民法院的对本案的判决结果是：

被告人何某某犯走私毒品罪，判处有期徒刑十年，并处罚金人民币50000元。被告人黎某某犯走私毒品罪，判处有期徒刑十个月，并处罚金人民币2000元。

“本院亦注意到被告人刘某某参与走私毒品犯罪的程度不深，对被告人何某某走私毒品行为所提供的帮助有限，犯罪情节轻微，社会危害性不大，可依法免于刑事处罚。”

被告人刘某某犯走私毒品罪，免于刑事处罚，并处罚金人民币1000元。

宣判的当天刘某某被释放。

本案虽然没有判决刘某某无罪，但笔者认为正是因为法庭上笔者问其他两被告人的问题使得法庭调查清楚了刘某某确实对走私毒品一事毫不知情，才有了律师同仁们从业多年也难碰到的“免于刑事处罚”的判决结果。这样的判决结果对本案来说应该是胜利是成功。



# 她们为什么不再是弱者

——读《洛伊斯的故事》

文 广东卓建律师事务所 金振朝律师

美国记者克拉拉·宾厄姆和律师劳拉·利迪·甘斯合著的《洛伊斯的故事》（纪建文译，法律出版社2004年版）讲述了一个发生在20世纪80年代的美国的真实故事。曾经是位年轻漂亮的单身母亲的洛伊斯和她的女同事们因不满埃弗莱斯铁矿公司长期充满性骚扰的恶劣工作环境，在多次向公司申诉无果后，最后通过漫长的集团诉讼得到了巨额的赔偿并迫使公司制定了禁止在工作场所性骚扰的政策，从而改变美国公司乃至整个社会对性骚扰的冷漠态度。原告和律师们为赢得胜利历经十四年艰难的诉讼。该诉讼案在美国创造了一个十分重要的先例，是美国第一起性骚扰集团诉讼案。从而对美国几乎所有公司、教育组织制定严格的性骚扰政策起到了举足轻重的作用。该书用叙事的语言描绘了矿山上令人震惊的由男性主宰的处处充满性骚扰的险恶工作环境，生动再现了原告和律师们多次进行不屈饶地斗争的场景，使读者对美国社会、法院、政府、律所、受害者、诉讼程序等留下深刻的感性印象。而原告们的代理律师保罗·斯普伦格尔、简·兰和琼·博勒等人在诉讼过程中展示出的灵活、娴熟的诉讼技巧，对于正在学习法律而欲从事法律职业的法学院读者来说，仿佛上了生动的一课。

如果不了解美国的司法运作模式和社会文化背景，初阅此书也许只能从中获得震撼、惊讶、兴奋或仅仅是消遣等心理感受。但两位作者分别以其记者的敏锐和律师的严谨，以平实的文字、详尽的调查、牵动人心的情节真实地还原了故事原貌，详实地描写和细腻地心理刻画使得稍微静下心来阅读的人仿若身临其境。读罢该书，最容易获得的启发是：应当勇敢地为权利而抗争，而

不是消极地躲避、乞求和等待，虽然斗争总需要付出代价，但命运最终掌握在自己的手中，因为法律的天平必然会偏向正义的一方。对曾经遭受或者正在遭受性骚扰的女性来说，它是自觉地运用法律武器保护自己的莫大激励力量，而对其他一切处于弱势地位、权利受到侵害的人们来说，它又何尝不是一部生动的教科书。同时，该书还对那些对性歧视及性骚扰问题无动于衷的企业或政府相关部门敲响了警钟。因为沉默中爆发出来的力量往往是长期蓄势待发的结果，若不提前发现和预防一些可能出现的社会问题，社会大堤便有可能因此而面临将要崩溃的危险。第八巡回上诉法院和联邦最高法院最后都做出了有利于原告们的裁决，这固然是原告及其律师们顽强斗争的结果，此外，社会公众及媒体对性骚扰及其受害者们日益具增的关注和同情也起到不可忽视的推动作用。

然而，正如著名的社会学家李银河教授在译本序言中所言，社会上的弱势群体要想维护自己的利益和尊严，必须经过艰苦的努力。洛伊斯和她的女同事们最初唯一愿做的只有忍耐和靠微弱的个人力量与骚扰者抗争。公司的冷漠态度和工人联盟的有限力量不仅没能改变旧处境，反而一次又一次地给她们带来更大的伤害。即使是决定了提起诉讼，在冗长的诉讼程序中不仅花费了大量的精力和诉讼费用，还得忍受来自工作环境和法庭调查的双重折磨。长期难以忍受的精神煎熬使得其中不少人患上精神疾病，而不得不靠药物治疗以便能回忆起那些不堪入目的下流画面出庭作证，其中一位直到生命结束的前一刻也未能看到胜利。洛伊斯的精神状况更是快到了忍受极限。回报与付出相近是符合公平正义的永恒法

（转41页）





## 古大理印象

文 上海市建纬(深圳)律师事务所 陈旭绯律师

大理，这座苍山与洱海间的美丽高原小城，多少年来，几回梦里与她相逢，而今我来了，我真的来了，在真真切切地感受着多次从图片上浏览到的她的美丽与真实。

七月初的南国热浪滚滚，向往着大理的美丽与凉爽，我扶老携幼来到了这座心驰已久的城市。巍巍苍山，绵绵洱海，山间白云飘浮，海里柔波荡漾。坐在去古城的车上极目望到的这幅场景已足以让人浮想联翩，如此山水间的城市与景致如何能不让人心醉？！

及至走进大理古城，我仿佛是走进书页中的历史，但见厚重的城墙，坚实的城楼，古朴的街巷，特色鲜明的白族民居整齐地排列在小巷的两侧，门前流动着潺潺的泉水，水边依偎着青青的垂柳。古城是个四方城，所有的街巷整齐划一地按东西或南北方向横陈，并且巷巷相通，在这里，即便是方向感很差的人也不会迷路。

小城吸引着八方来客，相信不同的旅人都有不同的感受，而我独独钟情的是她的旷达与宁静。碧蓝的天空高远而深邃，其间点缀着悠闲的白云，青黛的远山并不像屏障，却仿佛是护城的卫士，你看他正在与白云欢快地嬉戏。

古城人的日子过得安谧而又平缓，如同四周静静的山、静静的水。城中有很多百年老树，在经历了几百年的风雨与跌宕之后，依然安详地无声无息地守护着古城的居民。老树下常有四方的石凳与石桌，旁边是随时休憩的古城居民，他们或打牌，或下棋，或只是歇脚，享受与打发着这安静而满足的日子。

古城是包容的，我们的到来并不曾打破她的宁静，却让我们自己也融入了这份安详。每颗在喧嚣的闹市中浸染已久的浮躁的心来到这里便会倏地安静下来，心甘情愿地守候在古城的晨曦与日暮中，悠悠地数着青石板，看着日子静静地流走。

(接40页)

则。但是，作为熟悉和了解美国司法制度和文化背景的读者，深知仅靠个人的付出和努力还远远不足以赢得一场开创先例式的诉讼胜利。法院系统的独立、法官作为法律和智慧的化身、完善的多层级的司法救济途径、生效法律文书得以无条件执行无可质疑性、律师的细致的专业分工和恪尽职守的精神等使得权利最终得到司法救济并非遥不可及。如果缺乏司法制度的建立和完善，任何个人的努力和法官的创造都无从谈起。洛伊斯的故事与其说是个人的胜利，还不如说是法律的成长和社会的进步。所以作者在讲述故事的每一个关键阶段时，都不忘介绍当时的主流看法和社

会背景。有人似乎并不看好美国的诉讼制度，认为诉讼体制的发达和完善会助长人们的好讼心理，形成一种不利社会团结的诉讼文化。但是，简单诉讼案件给社会增加的一点负面因素与众多基本权利长期受到侵犯而无处申诉的弱者们内心的痛楚和由此引起的社会动荡相比，作为一个向着现代、民主方向迈进的社会该作何抉择，似乎并不是一个两难的问题。

同时，该书中反映出来的美国社会及司法制度中的一些弊端，如落后的矿山主流文化、过于繁琐的诉讼程序、拷问证人及让人忽喜忽忧的陪审团等，也颇值得深思。



边行边思

## 医殇

文 广东瑞霆律师事务所 庾明生律师

王浩同学，您糊里糊涂的到另一个世界已经有十二天了，现在您也应当弄清楚原因了吧。

正值祭奠的日子，家乡是回不了的。看了关于您的各种报道，你死得的确很冤，一个与您无冤无仇的人要了你的命。但世上的事情都是有因果关系的，请您仔细了解一下凶手的情况，以一颗慈悲之心，覆灭仇恨之火，原谅他吧。

从学医的角度来讲，我也算是你的前辈，对于我来讲我执业时间是一个“幸运”的年代。从一九九一年毕业从事临床医疗工作，到2004年我离开医疗行业，我所在医院只打过一场官司（还是我代理的），在长达十三年的工作中，医院没有发生过一例医患之间恶性案件。而今已不一样了，几乎没有一家大一点的医院没有发生过医患之间恶性案件（说的可能有点儿绝对）。凶手针对的是哈医大附一的医务人员，或者说凶手针对的是全中国医务人员，而不是您个人，如果那天凶手遇到的李浩或者是刘浩，那死亡的一定是他们，您是哈医大附一的牺牲品，您是中国医疗行业的牺牲品！

从报道来看，凶手是一个十七岁的大孩子，十个月父母离异，三岁其父又因为伤害罪、抢劫罪被判处死缓，由爷爷奶奶扶养长大，是一个不幸孩子。在缺少心理干预的背景下，心理不健康，我想应当是有的。在长达一年半的求医过程中，六次到哈医大附一就医、两次在扎兰屯医院就诊、一次哈尔滨胸科医院就诊，高达六七万元的医疗费用，其心理压力是可想而知的。更何况最后一次就诊，医生不是当面看病而是转告他爷爷这孩子肺结核没有好，需要三个月后才能治疗强直性脊柱炎。病痛的折磨和希望的破灭是凶手行凶的导火索！设想一下，如果我们是处于凶手处境，我们会不会也会变

成凶手呢？

最近我也有一次医院就诊的经历，因为是带我的当事人到南方一大医院会诊，所以还不算标准的就诊。根据鉴定机构的要求，需要其指定的一位周姓教授会诊，为了迅速找到周教授，根据鉴定专家的指引和我的经验，上午十点半我们直接找到门诊办公室，门诊办公室大门紧锁。我们迅速到门诊放射科，知情人告诉我们周教授今天在病房。我们到病房间了三个窗口了解到周教授在五号办公室，到了办公区，门是有密码的，闲人免进。等了几分钟，有几位白大褂进出，急忙询问。只有一位回头，说了声“周教授”不在这儿，就走了。我们很迷惑，找错地方？再问窗口，答复“地方没有错”。再到办公区，通过门栅看，只见人来人往，偶尔有人向我瞟一眼，但无人理睬。又过几分钟，有白大褂开门进去，我尾随其后，找到五号办公室。周教授正在看片，我说明来意后，周教授很热情，一看表已是十一点四十。他告诉我拿着他写的便条先去挂号，下午二点再到办公室找他，我央求他一边会诊片子，我去挂号、交钱。他告诉我，一是他现在正忙，马上要下班；二是医院也得讲规矩。并告诉我：我们先挂号，下午两点一上班就帮我会诊。医院也没有坐的地方，中午时间好漫长，下午上班时间终于到了，窗口排了好长的队，有等报告的，有挂号检查的，小小的候诊地方已挤满了人，想必周教授从其他地方到了办公室，我站在办公区的门口，因为有上午的经验，我等待着有人进去时，直接跟进去。大概等了十分钟，我进去了，周教授的办公室紧

闭，敲门也没有人应。问白大褂，告诉我“这儿没有，可能在那边办公室。”我快速走到窗口咨询周教授是否在那边办公室，得到的答复是：在5号办公室，不在的话，可能在其他地方。无奈之下，看到白大褂指的那边办公室门口也有一个白大褂，走到办公室门口向白大褂咨询，白大褂头也不抬说“不在！”怎么办？上午的经验告诉我，我还是得进去看一看，正好有一白大褂要进去，我大步紧随其后，还担心门口白大褂会斥责我呢，但他还是头也未抬。跨入门口，我恨不得给门口白大褂一记耳光！周教授就坐在那儿看片！我心里骂着门口的白大褂，脸上仍一幅笑容，喊了一声“周教授”，周教授也认出了我，此时已是三点半了。周教授非常的好，又开了一个交费的单子，原本周教授讲只出一份报告就行了，只需要七十块钱，在我的一再要求下（根据鉴定专家的要求），他开了一百四十块钱，给我们出了二份会诊报告。任务完成，时间前后没超过30分钟。

不知道您有这样的经历没有？这是我的亲身经历。我一个健全的、从事十几年医务工作、有着不低学历的人，这是一次再普通不过的经历。而且还是再为别人办事，不用我花钱，尚且如此气愤，您能理解伤你的他吗？

据媒体报道：案发后，哈医大一院相关负责人反复强调，这一事件与医患纠纷没有关系。哈尔滨副市长、市公安局局长任锐忱看望受伤医生时称，经过公安部门的初步侦查，此案为偶发的治疗案件，凶手属于“激情杀人”。卫生部也表态：杀医生是犯罪不是医患关系问题。

因为您的死，卫生部发出通知：要求医疗机构针对医疗机构治安防范工作中存在的薄弱环节落实安全保卫措施；要落实24小时安全值班制度，对门急诊、病房等重点科室、部位，实行24小时安全监控。要求卫生行政部门要开展医疗机构安全防范制度监督检查，指导督促医疗机构建立健全各项安全防范制度；要积极主动与当地公安部门加强沟通联系，加强保卫队伍建设，合理调配保安力量。要求医疗机构要加强对医务人员的培训，提高医务人员与患方的沟通的能力。不可谓不重视！

我有些明白了，不知道您明白了没有？凶手为什么不杀旅馆老板？不杀卖刀的商店老板？不杀街上的路人？偏偏买了刀，直奔医院，将刀直插入您的胸膛？您和他本没有关系，只是因为您穿着白

大褂，在医院的岗位上，您们之间才有了关系。您死的时候不明不白，现在明白了吗？我想您应当明白了。如果您明白了，请您告诉那些领导、那些部门，您死的也算有意义了。我感到好多人好像还是没有明白，悲剧还可能随时发生，如果再发生类似事件，您可能也难以瞑目了。

那些对于您的死而感到“高兴”的人，您也不必仇恨他们，我还是那句话：他们可能在就医过程中有类似经历。我相信他们“高兴”也是一时的，再给他们一些时间，他们中的大部分也会“高兴”不起来的，我相信人心是善的。以您的品德，即使对至今仍坚持“高兴”的人，也会以德报怨的，我们每一个人（包括医务工作者）都离不开医疗行业，离不开医生。对于医疗行业中这样那样的问题，总有一天会解决的，我相信您来世还会选择医生这个职业的。

有人说：医患冲突核心是医疗资源供给短缺。现在比二十前医疗资源还短缺吗？肯定不是。现在在一个县级医院动辄收入过亿，记得我刚毕业时，我所在的医院一年收入不足二百万。那时“医患关系”这个词，我听都没有听过。一个内蒙的人，选择到哈医大就诊，这说明什么？全国那么多人到北京、上海看病，为什么？各地大医院越来越大，越大的医院病人越多，为什么？您毕业后会回到内蒙吗？假设您这样的优秀人才毕业后能回到内蒙，假设内蒙也有一所哈医大这样的医院，我想凶手不会从内蒙跑到哈医大的，凶手也有可能是良民了。医疗资源分配的不均衡才是问题的症结之一。

还有一个问题是：强直性脊柱炎需要千里迢迢到哈医大诊疗吗？即使需要，需要一年半六次到反复往哈医大跑吗？谁来引导患者的诊疗？如果有人系统的告诉他，强直性脊柱炎是一个什么样的病；什么情况下才能使用“类克”治疗，进行一个远程会诊，不要让他反复颠簸在遥远的路途，这样的悲剧可能会避免。我们的医生是不是缺乏“大医”精神？

我讲了如此多看似为凶手辩护的理由，其实质也是想找到问题根源之所在，目的也是为您能安息于九泉之下，请您谅解！凶手自然也会受到法律的制裁的。您死后葬礼办的也算风光，哈医大附一医院院长亲自主持，卫生部部长也表示了高度的关注（发出了要求严惩的呼吁），就算是一代名医也不过是如此！

如果您的死能让更多的医务人员安全，您的死也是重于泰山的！





灯下随笔

## 清明时节话采萍

文 艾芥

“于以采萍？南涧之滨；于以采藻？于彼行潦。”古人清明祭祀，总要行走在水边采萍，采藻。也许水边正是祭祀的佳处，也许水是一切生命繁盛的开始。而萍，正是水边繁盛水草里被祭祀者吟唱的那种幸运植物。

若干年后的今夜，当我跨越时空来读萍，却看不出她有什么幸运的地方。萍踪、萍聚、萍飘蓬转……我无数次地查阅词典后，发现含有“萍”字的词的注解里总有些许苍凉的意味。

在我们老家的乡下，山泉的石隙中生有一种青萍，漂浮在水湄，少了泥性，多了几分清雅。小时候上山打柴，口渴了便把柴担子歇在小溪旁，折一根苇秆，制成简易的吸管，一头伸进山泉水中啜饮一番。解渴之后，便会闻见水中淡淡的草香，这便是萍的气味了。大片的萍绿油油地浮在水上，摇曳生姿。于是，萍的婀娜多态，在情人眼里便成了风雅之物，托物言情了。

诗书里的水草多是美丽的，这大抵也是因了水的缘由，便生出了几分柔媚和轻灵来。我一直以为，最美丽的水草应该是生长在康河堤畔下的水里的——就是那一片片、油油地在水底招摇的青荇了。但我却不曾真正遇见荇究竟是一种怎样的水草。我想，那只是适合生长在诗歌里的吧。《诗

经》里的参差荇菜，志摩软泥上的青荇……而萍，她当然是美丽的。只是感觉上无端掺了些淡淡的哀伤在里头。若是在一场雨之后，水面上凌乱的绿也是会让人心疼的。那些细水之上，深绿，浅绿，微微的白色根须，一眼望去，叶脉和草茎杂乱无章地混杂在一起，便有种乱人心绪的感觉了。

莆田女子江采萍，善诗能文，清雅如梅。做了唐玄宗的梅妃，一曲梅花落，一支惊鸿舞，才貌绝世。六宫粉黛中也曾是让杨玉环心生妒意的，但性情高洁如梅，“长门自是无梳洗，何必珍珠慰寂寥”。过分美丽的，常常是美到让人有些绝望的。自比浮萍，任她再怎样的青翠欲滴，细细琢磨着，也终含无根的况味。

说实在的，除了祭祀，我是不知道那萍还有什么别的用途的。待到春江水暖时候，常能看见初学嬉水的雏鸭无比欢快地啄食过那种生长在水边的植物。偶尔嬉水，惹来的却是满掌的萍。细腻地贴在肌肤之上，那细小的绿色的植物居然也是楚楚可怜的。萍这种植物，注定了一生漂泊，而漂泊始终是我所不喜欢的境遇。无论是形式的漂泊，还是心灵的漂泊。

若他日再次相逢，我必定掬她在手，即使不能抓住，也可以缅怀那些流水中缓慢逝去的青春和年华。



## 【数字】

### 16万

四年来，新疆维吾尔自治区3077名律师共代理各类诉讼案件16万余件；法律援助案件1.3万余件；为各级政府、企事业单位担任法律顾问4266家；解答法律咨询、代书40万件，广大律师充分发挥中国特色社会主义法律工作者的职能作用，以优质高效的法律服务推动了我区经济社会发展和长治久安。

### 200名

4月12日下午，首都新执业律师宣誓仪式在国际饭店举行。200名刚刚获得许可批准的新执业律师面对国旗，庄严宣誓。这是司法部3月下旬下发相关通知以来，全国首次大规模新执业律师集体宣誓。司法部副部长赵大程，北京市政府副秘书长、市律师工作领导小组副组长周正宇出席宣誓仪式。

### 8953个

近年来，全国各级工会不断推动职工法律援助等维权服务工作。截至2011年底，全国各级工会共建立法律援助机构8953个，共有法律援助工作人员2.6万人，工会法律援助志愿者3.4万人。2011年，全国各级工会法律援助机构受理职工法律援助案件6.4万件，为职工当事人提供代书、法律咨询等非诉讼法律服务10万多件。全国总工会从2011年至2013年，每年集中命名一批“全国工会职工法律援助等维权服务示范单位”，以推动法律维权服务长效机制建设。

### 13018人

截至2011年底，江苏省执业律师达13018人，同比增长9.4%；律师事务所达1180家，同比增长6.1%，共办理各类诉讼案件241465件；办理非诉讼法律事务36547件；办理咨询、代书319079件；调解、仲裁50937件；办理法律援助案件31540件。全省县级以上政府法律顾问团全部成立并正常运行，6321个村配备了法律顾问，实现“一村一顾问”。

## 【声音】

**社会建设不能完全依赖顶层设计，也要大胆鼓励基层敢闯敢试，在实践的基础上总结出好的经验和做法。**

——省委常委、市委书记王荣在深圳全市民政会议上发言

**“政府责任人、监管机构必须承担责任，不能继续为企业辩解，或只是从地方政绩、税收的角度考虑问题。如果事件当中牵涉监管失职或腐败问题，则应对相关责任人采取严厉的惩罚，不仅监管部门，对当地更高级别的负责人也必须实施问责。”**

——中国行政体制改革研究会副会长、国家行政学院教授汪玉凯谈毒胶囊事件

## 【关键词】

### “八条禁令”

近日，西宁市司法局制定出台了《西宁市律师行业“八条禁令”》，对律师在执业活动中以诋毁同行、支付介绍费等手段搞不正当竞争，聘用非律师以律师名义执业等违规现象，视情节将依法给予停止执业、吊销执业证书等相应处罚。此举进一步纯洁律师队伍，规范律师执业行为，推动律师工作快速发展。

### “银行业律师团”成立

3月27日下午，中国银行业协会律师团成立大会在北京召开。国内银行业的健康发展需要有律师团这样一个强大的法律支持，该律师团经过法律工作委员会12家常委行推荐和中国银行业协会审核，选聘了北京市金杜律师事务所等10家律师事务所作为中国银行业协会律师团成员单位。它的成立标志着银行界和律师界的合作站在了一个新的起点上，也标志着银行业的维权工作上了一个新台阶。

### “四个指导性案例”

近日，最高人民法院发布第二批4个指导性案例，行政案例和民事案例各2个。其中一起指导案例进一步明确，地方政府规章违反法律规定设定许可、处罚的，人民法院在行政审判中不予适用。这不仅对工业盐管理，对其他方面的行政管理也有参照意义。这4个指导性案例使司法机关审理同类案件时，能更审慎、更公正地用好自由裁量权，实现案件裁判法律效果和社会效果的有机统一。

## 【业界前沿】

**济南：启动百名律师仲裁员服务百家中小企业**

3月29日、30日，济南市“百名律师仲裁员服务百家中小企业”活动(第二批)签约仪式分别在济南市中小企业公共服务中心和济南仲裁委员会长清分会举行。活动以济南市中小企业法律咨询服务中心为平台，在济南仲裁委员会仲裁员中选定100名律师仲裁员，在全市中小企业范围内分批次选定部分企业，通过“一帮一，结对子”的形式让律师仲裁员“牵手”中小企业，为中小企业提供免费法律服务。

**南通：首创“一元社区律师”**

南通市崇川区司法局组织律师走进社区，创新推广律师与社区结对的新举措，组织推动全市726名律师在861个社区建立律师工作室。据悉，社区居民每户每年只需象征性缴纳1元钱，建立社区法律服务的“一元基金”，就可享受结对律师一年的法律“保健”服务。居民可24小时联系社区律师咨询法律问题预约服务时间，对老弱病残居民，社区律师还可上门服务。

**安庆：律师义务服务进社区**

4月24日上午，安徽安庆市启动“律师义务服务进社区”系列活动。活动将定期到社区广场、社区活动室，开展法律知识普及和律师提供免费咨询活动，还将进行公益律师评选活动。

**鄂州：“法律服务直通车”开进社区**

2月以来，湖北鄂州市司法局深入开展“法律服务直通车”社区（乡村）”活动。据悉，活动围绕群众关心的热点、难点问题，组织引导律师深入社区（乡村）开拓案源，协助辖区司法所在群众中开展法律咨询、法律服务，协助基层法律援助工作站为群众提供法律援助，协助司法所及社区（乡村）调解处理重大矛盾纠纷等，充分发挥律师的专业优势，有效地提升了基层司法行政工作的质量和效果，切实减少和控制了基层矛盾纠纷的发生和激化，受到基层群众的广泛好评。

**北京：台协首次举办律师咨询日**

北京台资企业协会3月底设立律师咨询日，计划每月1日、15日(遇法定节假日顺延1日)，在“台商之家”为台商提供专业的法律咨询服务，为台商提供良好的投资环境，内容包括民商事、经济、行政、刑事、知识产权及其它相关法律咨询。4月16日，台协首次举办律师咨询日，由两位在大陆执业的台湾律师为在京台胞提供免费的法律咨询，当天共有10多位台胞及台资企业在大陆的负责人前往咨询和观摩。

**深圳：南湾试行查违拆违首问律师制**

4月10日，龙岗区南湾街道规划土地监察队经过分析，决定大胆尝试违建拆除首问律师制，通过法律服务部门聘请两名律师参与重大违建拆除工作。在重大违建拆除行动前，该街道将首先邀请律师参加座谈会，让律师参加首次询问，提前介入案件相关程序。律师将全程参与监督，对执法程序、适用法律法规情况进行把关，及时进行纠错或调整，确保违建依法强制拆除到位。

**嘉兴：出台律师服务公益事业积分管理办法**

嘉兴市出台的《律师服务公益事业积分管理办法（试行）》将于今年4月实施。此办法对律师事务所、律师服务公益事业划分为参政议政、服务经济发展、帮助弱势群体、维护公平正义、推动法治文明及其他六个方面。律师服务参与的各种公益事业服务都可以换成换算成相应的积分，积分为个人积分和单位积分，嘉兴市律师协会秘书处每季度对积分情况进行汇总，全年积分情况将作为市局、市律师党委、市律师协会评选星级律师事务所、文明律师事务所，优秀共产党员等各类先进的依据。

**宁夏：设立综义律师励志助学金**

4月6日，宁夏综义律师事务所与宁夏司法警官职业学院法律二系签订了爱心助学协议，由该律师事务所骨干律师自愿出资设立“综义律师励志助学金”，对该学院10名品学兼优的贫困学子每人每年予以2000元生活补贴，帮助他们顺利完成学业。同时，该所利用专业优势，为受助学生提供学习帮助和实习指导，鼓励他们刻苦学习回报社会。

**福建：成立海西律师服务团**

福建省司法厅、福建律协成立“海峡西岸经济区律师服务团”。之后，各设区市、省直机关单位也将相应成立分团。其职责主要包括：一是为政府决策提供法律服务。二是为广大企业提供法律服务。三是提高我省企业依法经营及维权意识。

**洪湖：开办“周末律师讲堂”**

洪湖市司法局积极开办“周末律师讲堂”，切实加强机关自身普法工作。该局邀请全市三家律师事务所、法律援助中心及公证处的10名知名律师和1名公证员，开展《刑法》、《行政处罚法》等10门专业法律知识的学习，并穿插考试强化学习效果。目前，该局已开办2期讲堂，将“法律进机关”活动和学习型机关建设落实到日常工作之中。



## 1

### 市司法局陈志刚局长 到我会调研指导工作



4月9日下午，市司法局陈志刚局长、邹从兵副局长、律师公证管理处李玉祥处长、杨少彬副处长一行莅临我会检查指导工作，看望律协新一届工作团队并座谈。市律协党委书记、会长张勇，党委副书记、监事长张善华，副会长蔺晓青、梁建东、郑德刚、林昌炽，党委副书记张丽杰、全体理事、监事参加座谈。

张勇会长代表八届律协对陈志刚局长一行莅临指导工作表示衷心感谢，表示新一届律协工作团队将严格践行竞选承诺，竭尽全力做好工作。陈志刚局长对新一届理事会和监事会表示祝贺，并提出三点要求：一、中办发30号文出台后，省、市都出台了律师业扶持政策，要认真贯彻落实，紧抓发展机遇谋发展；二、律师是我市法治建设中一支不可或缺的力量，希望律协带领广大律师坚持社会主义方向，发扬敢为天下先的创新精神，在社会管理创新等方面发挥作用；三、希望本届律协理事会、监事会和党委精诚团结、共同努力，为深圳律师业发展奉献智慧和激情，推动我市律师工作再上新台阶。

张勇会长表示，市司法局领导的关心让八届律协班子深感温暖、备受鼓舞，相信在市司法局的监督指导下，在党委和监事会的大力支持下，协会各项工作定能再创新辉煌。

## 3

### 张勇会长一行赴深圳仲裁委拜访 我会与深仲着力推动法律职业共同体建设

4月10日下午，市律协会长张勇、副会长蔺晓青、梁建东、郑德刚一行赴深圳市仲裁委员会拜访，受到宋魏生主任、石永青、夏昆山副主任和各处室负责人热情接待。

宋魏生主任代表仲裁委对八届律协团队表示祝贺，希望双方务实开展合作，打破禁锢和阻碍，实现新的飞跃。张勇会长简要介绍了市律协换届情况，表示八届律协将紧抓时代契机，为律师业办实事，以法律职业共同体构建和律师所专业化、品牌化、国际化建设等方面为重点努力寻求新的突破，有信心将双方关系推向历史新高度。

座谈围绕如何进一步深化合作、谋求双赢展开，并达成如下共识：一、律师业与仲裁业有着共同的理念和追求，仲

## 2

### 市政协社法委主任李振河一行 到我会调研

4月12日下午，市政协社会法制和民族宗教委员会主任李振河一行4人就律师在社会法制建设中的作用到我会调研。市律协会长张勇，副会长蔺晓青，市五届政协委员谈。

就如何发挥律师在社会法制建设中的作用，与会律师建议：一是市委市政府将法治建设提到了前所未有的高度，有必要就法治城市的特征进行立项研究，细化评判标准，将理念落实到实际操作层面；二是发挥律师专业优势，积极组织律师参与立法，通过开展立法可行性调研、法条草拟、征求法律修改意见等多种途径，提高立法质量，在全国城市立法中树立标杆；三是完善政府购买法律服务机制，为政协常委配备法律顾问，给予专项财政经费支持，制度化、常态化地推进律师参与政府决策；四是借鉴浙、沪律师参与拆迁维稳方面的成功经验，利用律师立足基层，了解民生的优势，充分发挥律师在化解社会矛盾，为政府分忧方面的积极作用；五是畅通律师参政议政渠道，借助政协的平台，进一步推动律师执业环境的改善和社会地位的提高；六是推动法律职业共同体建设工作，遴选优秀律师到法院和检察院任职，促进人才有序流动。

李振河主任高度肯定了深圳律师在深圳法治建设中不可或缺作用，希望广大律师充分发挥聪明才智和专业优势，提出具有前瞻性、战略性、可行性、操作性的意见和建议，为法治深圳和谐深圳作出更大的贡献！

裁事业的发展离不开律师业的支持，律师业要通过构建法律职业共同体以提升地位和影响力，这为双方合作提供了坚实的基础和广阔的提升空间；二、新形势下，要以仲裁机构与律协合作交流平台搭建为突破口，既向全社会推广仲裁，又充分发挥律师在社会管理创新、化解社会矛盾、促进司法公正中的作用；三、建立和完善合作机制，进一步实现资源共享，加强业务培训与交流，形成合力，提升律师队伍和仲裁员队伍素质，携手法律职业共同体建设；四、广开思路，通过与大型律师事务所合作建立仲裁机构、深度介入前海开发、吸纳优秀律师加入仲裁员队伍、开展优秀仲裁员评选等多种渠道，进行更多的尝试，开创律协与仲裁机构合作新模式，为全省乃至全国提供新的经验。

## 4

## 深圳市中级人民法院副院长郝丽雅就民事裁判文书改革到我会调研

4月13日上午,市中院副院长郝丽雅一行4人就民事裁判文书改革事宜到我会调研,市律协会长张勇、监事长张善华、副会长梁建东等热情接待客人并陪同座谈。

郝丽雅副院长充分肯定了律师协会和法院双方加强沟通,密切配合的重要性,表示鉴于目前民事裁判文书过多地占用了司法资源,市中院启动了文书的改革调研,并形成调研报告,拟在福田、宝安、罗湖法院进行试点。此次改革借鉴了香港法院裁判文书的特点,旨在方便当事人明晰庭审情况和判决结果,提高司法机关工作效率,促进司法公正。并希望就此听取律师的专业意见。

市中院劳动争议庭审判长黄振东就简易裁判文书、要素式裁判文书和表格式裁判文书三种简易文书的适用条件、适用案件类型等方面进行详细介绍。与会律师建议,应出台操作指引,组织专人对适用案件类型进行筛选,并向社会广泛进行宣传。

张勇会长表示,市中院此举不仅是民事裁判文书的改革,更是民事裁判方式的重大变革,充分体现了市中院在便民、高效、公正等方面的积极探索和大胆尝试。市律协将积极组织试点区域律师开展专项培训,积极配合市中院改革,共同推进法律职业共同体的建设。

## 6

## 深圳市律师事务所和执业律师年度考核培训举行

4月13日、16日下午,2011年度深圳市律师事务所和执业律师年度考核培训在市律协多功能厅举行。市律协副会长蔺晓青、市司法局律师公证管理处工作人员林少科和全市律师事务所行政人员参加。培训由市律协副秘书长王红主持。

蔺晓青副会长作培训动员讲话,要求各律师事务所要高度重视,做好如下几项工作:一、认真学习贯彻各级司法行政部门和律协关于律师所和律师年度考核的各项文件精神,切实提高年度考核工作质量;二、全面、细致地准备律师所及严格审核律师提交的各项年度考核材料,保证提交材料的真实性和完整性;三、落实律师所对律师的监管责任,加强律师的自律管理;四、做好律师所和律师年度考核各项材料的汇总、整理工作,规范律师所文件管理,配合市、区司法局及市律协的检查工作。

## 5

## 市律协税收政策调研应急小组赴福田地税局交流



4月18日上午,就我市律师税收政策变化趋势,由市律协会长、税收政策调研应急小组组长张勇带队,副会长林昌炽、理事张斌、周、梁江洲、税务法律业务委员会副主任麻根生、熊勇和副秘书长王红一行8人赴福田地税局进行交流。福田地税局局长王勋、副局长周洪峰、陈宁热情接待我会一行并开展座谈。

福田区地税局负责人表示,根据国家税务总局的工作部署和要求,我市于2012年4月1日起,对律师事务所实行查账征收。经过地税部门、司法行政部门和深圳律师协会的努力,争取到一年多的政策过渡期,将于2013年年底完成过渡,转为查账征收。

张勇会长代表市律协对地税部门长期以来对律师业发展的大力支持表示感谢,表示新的税收政策出台后,市律协高度重视,第一时间成立了应急工作小组,率先赴我市律师事务所较为聚集的福田区开展调研。希望就律师普遍关注的应税所得额计算、成本扣除方法、申报注意事项等具体问题进行交流,建议地税部门制定既符合上级对深圳市税收制度改革的要求,又符合律师行业特点、切实维护律师行业稳定发展的税收征管办法。

与会律师就普遍关注的律师行业起征点低、法律服务周期较长、核定应税所得率征收方式给律师所带来的税负变化、政策过渡期纳税培训指引、成本核算方法和法律风险的防范与控制等问题进行交流,并希望地税部门通过向相关部门反映律师行业诉求、借鉴兄弟城市的先进做法、出台成本核算指引、加强相关实务培训和帮助律师所提高法律风险防范能力等途径,帮助律师事务所实现征收方式稳步转变。

福田区地税局负责人表示,将广泛听取律师的意见和建议,通过有效途径反映律师行业诉求,并积极参与协会税收征管主题调研,研究有利于律师业长远发展的征管办法。该局将于4月19日下午组织辖区157家律师事务所重点就律师所合伙人个人所得税征收方式调整进行政策讲解和纳税培训。



# 诉说

广东万道律师事务所 徐静律师

新柳迎着柔风，  
以此方式，诉说着自己的羸弱。  
小桥借着流水，  
以此方式，诉说着自己的寂寞。  
法律人，运用法律武器，  
武装出外表坚强内心坚毅的自己。  
却从不诉说，  
为，也只为他人诉说。  
用法律诉说着，公平应如何选择。  
独在小桥上，  
望着拂柳，听着水声，  
却不知，法律人从不象拂柳样去迎合着风，  
亦不信，小桥借水诉说只为自己的心声。  
唯因，法律人便似那桥，  
借以行人过路，涉诉，恰似那桥下之水，  
可望其流走，静听潺潺水声。  
人生路上也不失为一道别样的风景。





