



## 半月说法 (180901 期)



法治动态



热点关注



法律故事



法律格言

### ● 法治动态

#### ☆ 【煤监局《方案》：通过“四化”减人】

---来源：中国矿业报网

国家煤监局日前发布《煤矿井下单班作业人数定员标准（征求意见稿）》（以下简称《方案》）。根据《方案》，未来在全国范围内，单班入井超千人矿井或将消失。

《方案》对井下作业人数较多的矿井，制定了明确的减人提效目标：单班入井千人的（含 900 人以上）的矿井：2017 年末控制在 900 人以下，2018 年末控制在 800 人以下，2019 年末控制在 700 人以下；对单班入井人数 700 人以上、900 人以下的矿井：在 2016 年末单班入井人数基础上，每年计划减少 7%，2019 年末控制在 700 人以下。

近年来，我国煤矿生产规模和集约化程度不断提高，装备和管理水平不断提升，井下用人数量总体下降，煤矿安全生产形势明显好转。但一些煤矿安全



基础依然薄弱，机械化和自动化程度不高，采掘工作面数量多，一旦发生事故极易造成群死群伤。据国家煤矿安监局近日在京召开的专题会议通报，今年前 8 月，全国共发生煤矿事故 169 起，死亡 211 人，同比增加 20 起、减少 32 人，分别上升 13.4%和下降 13.2%，形势总体稳定。6-8 月份，煤矿领域发生了今年以来的首起重大事故。1-8 月份，工矿商贸事故总起数同比上升，且发生了 5 起重大事故，占今年重大事故总数的 45.5%。

为了从源头上防控群死群伤事故风险，同时引导煤矿企业尽快适应当前“招工难”的现状，通过机械化、自动化、信息化和智能化减人，通过简化生产系统减人，通过优化劳动组织减人，近年来相关部门多次发文。2016 年，原国家安全监管总局、国家煤矿安监局联合印发《关于减少井下作业人数提升煤矿安全保障能力的指导意见》，提出力争将一个采(盘)区的单班作业人数控制在 100 人以内；鼓励煤矿企业将减少井下作业人数纳入安全生产工作目标和计划。2017 年，两局又发布《单班入井超千人矿井科技减人工作方案》，提出力争到 2018 年底所有千人矿井下井人数减少 30%以上，单班下井人员减少到千人以内。

数据显示，目前我国千人矿井主要分布在山西、河南、安徽、黑龙江、辽宁、河北等省，全国单班入井超千人的矿井有 40 多座。随着科技化减人工作的推进，大部分矿井单班入井人数已经控制在了千人以下，相关省份也出台了促进方案。



☆ **【宁夏淘汰落后产能 190.2 万吨 多家硅锰矿热炉关停】**

---来源：中国矿业网

近日，从宁夏回族自治区经济和信息化委员会了解到，为使宁夏回族自治区工业企业在“质量更高、底色更绿”的发展路子上越走越稳、越走越宽，淘汰落后产能按下“快进键”。近日，经过区、市、县及多方专家现场核查确认，确定了今年自治区本级工业行业淘汰落后和过剩产能项目 9 个，产能 190.2 万吨。

2017 年起，宁夏回族自治区认真贯彻落实党中央、国务院关于推进供给侧结构性改革的系列决策部署，共完成 10 个工业行业 12 家企业淘汰落后和化解过剩产能 93.1 万吨、平板玻璃 560 万平方米；关闭煤矿 24 处、退出产能 593 万吨，提前超额完成国家下达的“十三五”煤炭化解过剩产能任务和自治区政府年度淘汰目标。

今年，自治区淘汰落后和化解过剩产能任务，涉及 4 个行业、8 家企业。8 家企业是宁夏晟晏实业集团能源循环有限公司 2×12500KVA 电石矿热炉、2×12500KVA 硅锰矿热炉，平罗县东升冶金化工有限公司 2×12500KVA 硅锰矿热炉，宁夏嘉祺隆集团金顺冶炼有限公司 1×12500KVA 硅铁矿热炉，宁夏建成建材有限责任公司 φ 3.0×13m 水泥磨二台，宁夏宏威水泥集团金马建材有限公司 φ 3.2×13m 水泥磨一台，宁夏青铜峡水泥股份有限公司 1000t/d 熟料生产线一条，宁夏宇华纸业有限公司 1760 双胶纸机、文化纸机生产线等 4 条，宁夏佳美纸业有限公司 2200 型单网单缸卫生纸机 2 台。



## ☆ 【自然资源部改进和加强行政复议行政应诉工作】

---来源: 自然资源报

近日,《自然资源部关于进一步改进和加强行政复议行政应诉工作的通知》(以下简称《通知》)印发,《通知》要求各级自然资源主管部门深入学习贯彻习近平新时代中国特色社会主义思想,牢固树立以人民为中心的发展理念,从加强党的政治建设、业务工作与政治相融合的高度,深刻认识做好行政复议行政应诉工作对推进法治政府建设,密切行政机关与人民群众关系,维护人民群众合法权益的重要意义,采取更加有力的措施,进一步改进和加强行政复议行政应诉工作。

《通知》明确,要坚持依法行政,自觉维护群众合法权益。各级自然资源主管部门要严格依照法律法规赋予的职权、规定的程序履行职责,坚持“有权必有责、用权受监督”。自然资源行政复议行政应诉工作要始终坚持人民立场,切实解决事关群众利益的矛盾纠纷。勇于担当作为,努力将矛盾纠纷化解在初始和基层。直辖市、其他设区的市自然资源主管部门应当受理其派出机构作出的政府信息公开、投诉举报处理等行政行为引发的行政复议案件,不得以任何理由推卸层级监督的法定职责。

《通知》要求,完善自然资源管理制度,推动矛盾纠纷源头治理。一要完善征地信息公开制度,不断扩大主动公开范围。坚持“以公开为原则,不公开为例外”,能公开的征地信息要全部公开;总结推广基层征地补偿公开标准化规范化试点成果;优化全国征地信息共享平台和省级征地信息公开平台功能,加



快征地历史信息补录，增强信息查询的便捷性。二要健全投诉举报办理制度，认真回应群众诉求。省级自然资源主管部门要结合本地实际，明确划分省、市、县级自然资源主管部门办理投诉举报违法事项的职责，规范违法案件受理查处范围、工作程序并向社会公开。注重运用“互联网+政务服务”等手段，及时以适当形式将处理情况和结果分别反馈投诉举报人。三要分类处理不动产登记问题，积极化解不动产登记纠纷矛盾。地方各级自然资源主管部门要结合本地区实际，对纠纷产生的根源进行分析，根据是否属于不动产登记职责依法区分处理。四要深入推进“放管服”改革，有效减少行政纠纷。围绕工程建设项目审批时间压减一半的改革目标，以“多规合一”为基础，以强化空间用途管制为核心，推进建设用地审批制度改革。结合矿业权出让制度改革等，继续推动矿业权审批权下放，实施减证便民，规范矿业权行政审批流程和要件。要及时修订行政审批指南和标准化流程，为群众做好服务指引；大力推行自然资源行政审批事项网上审批，实现“数据多跑路，群众少跑腿”；严格执行审批时限要求，依法按时办结审批事项。

《通知》强调，严格落实行政复议行政应诉责任，加强考核监督。地方各级自然资源主管部门党政主要负责人要切实履行推进法治建设第一责任人职责，统筹谋划业务工作和行政复议行政应诉工作。要按照“谁行为，谁负责”的原则，全面落实业务承办机构行政复议答复和行政诉讼出庭应诉职责。强化行政复议行政应诉反馈机制，落实行政诉讼败诉案件分析报告制度，建立行政复议行政应诉约谈通报制度等。





《通知》明确，地方各级自然资源主管部门要加强行政复议行政应诉队伍建设，充实办案力量，保障工作经费，加强事业单位、公职律师、法律顾问等业务支撑，保证办案能力与工作任务相适应。

#### ☆ 【十三届全国人大常委会立法规划公布自然资源领域多项立法列入规划】

---来源：中国矿业网

9月7日，十三届全国人大常委会立法规划公布，包括三类共计116件立法项目，其中一类立法项目69件、二类立法项目47件。自然资源领域的多项立法列入规划，如不动产登记法、土地管理法（修改）、房地产税法等被列为一类立法项目；海洋基本法、国土空间开发保护法、矿产资源法（修改）等被列为二类立法项目。

根据立法规划，条件比较成熟、任期内拟提请审议的法律草案共69件，列为第一类立法项目。涉及自然资源领域的，土壤污染防治法已通过；民法典各分编（民法典编纂）、农村土地承包法（修改）、证券法（修改）、耕地占用税法已提请审议；不动产登记法、土地管理法（修改）、南极活动与环境保护法、长江保护法、资源税法、房地产税法、契税法、原子能法、森林法（修改）、数据安全法、粮食安全保障法将在十三届全国人大常委会任期内拟提请审议。

需要抓紧工作、条件成熟时提请审议的法律草案共47件，列为第二类立法项目。包括了海洋基本法、乡村振兴促进法、城市房地产管理法（修改）、



环境影响评价法(修改)、国土空间开发保护法、能源法、矿产资源法(修改)、草原法(修改)、国家公园法等涉及自然资源领域的法律草案。

第三类项目是立法条件尚不完全具备、需要继续研究论证的立法项目。立法规划提出,农村集体经济组织方面的立法项目,陆地国界、生物安全方面的立法项目,湿地保护、资源综合利用、空间规划方面的立法项目等,以及其他需要研究论证的修改法律的项目,经研究论证,条件成熟时,可以安排审议。

## ● 热点关注

### 部分长租公寓装修污染调查:装修2万元 装完3天上架

近日,部分品牌长租公寓被曝出甲醛等空气污染物超标,有用户直指装修污染是对住户健康造成威胁的“元凶”。这已不是长租公寓第一次深陷“甲醛门”。如今,长租公寓因其装修时尚、换房方便等优势受到市场青睐,但记者调查发现,部分长租公寓在光鲜的外表下,却存在着不容忽视的装修污染问题,亟待行业内部出台统一规范。

### 污染超标检测还造假

今年7月,刚毕业的小伍(化名)和同学一起在上海市闵行区租了一套由某品牌新装修的两室一厅公寓。入住不久,小伍和同学出现了喉咙发干、皮肤过敏起疹等症状。经权威鉴定机构检测,该出租房内甲醛浓度达每立方米0.12mg,超过我国《民用建筑工程室内环境污染控制规范》规定的室内空气中甲醛浓度不得



超过每立方米 0.08mg 的标准。

无独有偶,去年 5 月,还未毕业的小赵(化名)在北京找房时,也遇到了一户刚装修完不到一周的“甲醛房”。“我看房时就对污染心里有数,因为一进房子就有很浓味道。但我准备 7 月毕业后住,也就没太在意。”没想到两个月后,房间味道依旧,因此小赵要求长租公寓出租方对房子进行检测。

在接下来的短短一个月内,小赵的房子经过了三次检测。第一次测出的甲醛浓度高达每立方米 0.33mg,是国家标准的 4 倍多。在小赵的持续投诉下,长租公寓出租方对房间进行治理,此后的第二次检测结果达标,但小赵却发现测试过程中,检测人员对设备进行了非常规操作,疑似干扰检测结果。于是,小赵要求进行第三次检测,检测结果显示甲醛浓度为每立方米 0.14mg,仍严重超标。

起初,该长租公寓平台并不同意给小赵退房,称只能补偿他一台空气净化器。小赵抗议再三,最终对方同意退房,“但原来的房子很快又租出去了。我有东西落在那里,后来去找的时候发现已经有新住户了,前后还不到一个月。”

### **装修仅需两万元,装完 3 天即上架**

记者调查了解到,不少长租公寓的装修成本都很低,以小伍所住的 60 平方米的房子为例,装修成本在 20000 元左右,该品牌装修人员称,“涂料最多 1000 多元,地板差不多 2000 元,用的三、四十元一平方米最差的复合地板……家具没听说有什么品牌,应该是长租公寓平台自己找工厂做的。”

不仅装修成本低廉,据某品牌公寓原员工介绍,该品牌公寓的房源装修完 3 天后就会上架,且上架前只进行基础保洁,并无长时间通风处理。网友“爱吃的





懒羊羊”表示,她曾经把房子租给某品牌公寓,公寓向她要求 90 天免租金的装修期。但此后不到 20 天,平台就让她多配门禁卡和钥匙,因为已有租客要入住。小伍向记者证实,房子装修时她就去看了房,一装修完就签了合同,多位租住长租公寓的住户,也向记者证实了这一情况。

来自北京、上海、杭州等各地受某品牌长租公寓“甲醛房”影响的近两百名住户自发组成了微信维权群。群友“Salvin”称,他的室友在入住后被医院诊断出“体内炎症过重”,他 7 月中旬就向该品牌公寓投诉甲醛问题。8 月管家联系他们,称能退近一个月的房租加上换租、体检费,共计约 12000 元,“但是这个钱我还没拿到,他们说必须等所有事情确定下来,没有问题了才可以退还我房租以及体检费用。”

### 责任认定不明,相关监督应跟上

截至 2017 年底,链家旗下长租公寓品牌自如已在 9 座城市受委托管理 50 万间房源,管理资产价值超过 6000 亿元。成立于 2015 年的蛋壳公寓,到 2018 年也已拥有了 10 万间房源。但长租公寓的快速成长和行业整体规范不完善之间,形成了鲜明的对照。

在装修污染问题上,目前对于长租公寓应该采取怎样的环保标准、使用什么样的家具和装修材料、装修后需要空置多久才能出租,行业内并没有统一的标准。健康受损的租户难以维权的现象也普遍存在,一是因为甲醛等污染物对于健康的损伤难以量化,二是对于这些长租公寓企业究竟该负何责任也难以厘清。

上海虹桥正瀚律师事务所合伙人、上海市律师协会房地产业务研究委员会



副主任叶正伟指出,由于目前没有明确的法条规定,如果没有在租房合同中明确长租公寓平台有保障空气质量达标的责任,租客在法理上就很难有相应的赔偿标准和依据。

对于规范的空白,易居研究院智库中心研究总监严跃进建议,住房监管部门应适当联合卫生健康、环保、建材装修等部门积极进行事后监督,并从当前的纠纷中总结监管的重点,以形成较系统的监管内容或指导方案。

新华社记者谭慧婷、朱雨博、王辰阳 信息来源:新华网

## ● 法律故事

### 为什么说刑事案件“找关系”不管用？

自古以来,中国都是“人情社会”“关系社会”,人们遇到事情的第一反应是找关系、疏通人脉,甚至不惜花大价钱作为“关系运作”的成本。不可否认,在特定的历史时期,对于特定的案件,“关系运作”确实让部分人尝到了“甜头”,加之五千年以来的历史文化,“关系运作”似乎具有神奇的魔力,引无数国人竞折腰。但是时移世易,在习总书记全面反腐、依法治国的当下,结合我国正在不断健全的刑事司法环境,当事人如希望通过“关系运作”来解决问题,不仅在法律上帮不了你,最大的可能性还会误事害人!刑事律师与办案机关的沟通分为两种:一种是合法、正当的沟通并不涉及“关系”范畴,这



是律师依法行使辩护权，维护当事人的合法权益的表现。而本文所指的“关系运作”是第二种，是指通过违法、违规的幕后运作，企图与办案机关“勾兑”或干预办案，以追求某种不正当的处理结果。

根据我们办理众多诈骗类刑事大要案的实务经验以及对我国刑事辩护规律的观察总结，我们认为，对于刑事案件，尤其是“重大、复杂、疑难”的刑事案件，“关系运作”或许会在程序方面提供一些“小恩小惠”（即小便利），但在大是大非、涉及到案件实质性问题面前，若想让办案人员冒着“丢饭碗”甚至是“牢狱之灾”的风险，违法违规地为当事人作出无罪、罪轻、取保候审等有实质性价值的处理结果，“关系运作”是行不通的。

#### 一、刑事案件中的各种利害关系，决定了“关系运作”不靠谱

首先，刑事案件涉及到对当事人的生杀予夺，是侦控机关代表国家公权对当事人涉嫌犯罪的追诉，在某种意义上来说是弱势的当事人与强势的公权力之间的对立。而这种对立显然是无法通过金钱运作、关系运作来摆平与消除的。

其次，刑事案件由于涉及到对当事人的生命、自由、财产、名誉等权益的限制或剥夺，它有着非常严格的法律适用条件和严密的司法程序。在这些密不透风的适用条件和司法程序的限制之下，金钱运作、关系运作是无从下手、难以渗透的

具体而言，刑事案件一般会经过三个阶段，即公安侦查阶段（职务犯罪等案件除外）、检察院审查起诉阶段、法院审判阶段（一审、二审）。这三个阶段的刑事诉讼流程包括：公安机关的立案、侦查、拘留、呈请检察院审查逮捕、



检察院作出批准逮捕决定、公安侦查终结后移送检察院审查起诉、检察院提起公诉、法院审判。

在刑事案件的上述流程中，公安机关、检察院、法院看似各自独立、各司其职，但实际上相互牵制、利害（责任）攸关。只有深刻地了解了其中的利害关系，才会明白为什么“关系运作”对于刑事案件是行不通的。

刑事立案的核心是公安机关掌握了初步的证据材料，证明有犯罪事实发生。而在刑事司法实践中，公安机关在立案时，往往就掌握了初步的证据材料，证明犯罪事实是当事人所为。而立案之后，刑事案件进入侦查阶段，侦查阶段与刑事辩护相关的核心节点是拘留、逮捕、侦查终结移送审查起诉。

刑事拘留意味着公安机关基本上锁定当事人为犯罪嫌疑人，在拘留后公安机关会对当事人进行讯问，并通过其他侦查手段收集、完善当事人的有罪证据，证明当事人应受刑事处罚。公安机关通常会在拘留后 30 天内，呈请检察院批准逮捕，检察院通常会在 7 天内，作出捕或是不捕的决定。这里说到了问题的核心，当事人被批捕前的 37 天，是律师为当事人进行辩护的黄金期，业内通常称之为“黄金 37 天”。

黄金 37 天之所以一再被专业律师强调，原因在于检察院一旦批准逮捕，即意味着检察院基本认可了公安机关的认定，认为当事人是犯罪行为的实施者，是应受刑事处罚的责任人；同时检察院一旦批捕，也意味着当事人后续若被认定无罪（暂不讨论无罪类型），检察院需要和公安机关一起承担错案追究的责任，与公安机关一并成为国家赔偿的主体。



由此可见，检察院一旦批捕，将会使其和公安机关成为一条绳上的蚂蚱，“一损俱损，一荣俱荣”，案件虽尚未提起公诉，但检察院在事实上已经承担了和公安机关共同证明当事人有罪的责任。若无充分的事实、证据、法律依据，公安机关、检察院都不会“打自己的脸”，冒着国家赔偿、错案追究的责任，去为当事人争取“法外开恩”。案件被提起公诉到法院阶段，一般代表公安机关已经收集了“充分”的证据证明当事人有罪；检察院经过审查，认为指控当事人构成犯罪的“事实清楚、证据确实充分”。在此情况下，公安机关、检察院将继续承担证明当事人有罪的责任。此时想要通过“关系运作”去沟通公安、检察院必然是行不通的；想要通过“关系运作”法院解决问题，存在两个无法解决的难题：

其一，法院内部的办案人员是否会顶着违法犯罪的风险，“敢”去“勾兑”；其二，法院在没有充分的事实、证据、法律依据的情况下，如何能有效解决公安、检察院的指控？尤其是检察院，其对于法院审判活动的合法性具有监督职责。

而那些不明是非的当事人及其亲属，由于对法律及司法运作利害关系的外行，在检察院已经批捕、甚至案件已经到了审查起诉、一审阶段，仍没有意识到其中的利害关系，盲目的希望通过“关系运作”解决问题。无数的实务经验和血淋淋的事实告诉我们，这不仅无济于事，同时还会错过为当事人进行辩护的黄金时间，导致案件不断地“烂尾”，误事害人（后面将详述）。所以说，错案追究和国家赔偿责任的规定，已经在客观上使公安机关和检察院成为“利





益共同体”，共同承担证明当事人有罪的责任。关系运作如果能够有效的解决此类案件，意味着经办人员不仅冒着刑事犯罪的风险去帮你“运作”，同时还要承担错案追究的责任。试问，在错案追究和刑事犯罪的双重压力下，一个理性的办案人员会铤而走险地去违法“帮助”当事人吗？

另外，我国建立了《领导干部干预司法活动、插手具体案件处理的记录、通报和责任追究规定》《司法机关内部人员过问案件的记录和责任追究规定》等责任追究制度，让领导干部、司法人员干预、插手、过问具体案件的行为暴露在反腐的阳光之下，无处遁形。

## 二、刑事案件中，“关系运作”到底有没有用？

### （一）关系有真假之分，“假关系”不仅无用，更是“害”人

“假关系”与另一个问题是联系在一起的，即有的当事人认为，遇到刑事案件可以先搞关系，如果关系运作失败了，再去委托专业的刑事辩护律师介入也不迟。这样的逻辑看似“万无一失”，但实际是在“害”当事人。

对于刑事案件，如同找专业医生治病一样，宜早不宜迟，越拖到后面或胡乱治疗，病情只会越严重，刑事案件也是如此。这里面不仅取决于刑事诉讼程序越往后推进，涉及的办案部门越多，办案机关作为责任主体的责任范围越大，辩护的难度也相应增大；另一方面，没有专业的刑事辩护律师的介入，没有通过依法有效的会见、沟通、指导，当事人难以合法、有效的应对办案机关的讯问、侦查。同时，没有律师与办案机关的合法沟通，提出针对性的辩护意见，提出有利于当事人的调取证据申请或非法证据排除，案件也难以向有利于当事



人的方向发展。

无论是“真假关系”，还是家属关于“先找关系，再找专业律师”的选择，都会在案件的初期（包括黄金 37 天以内）错过辩护的最佳时机，等到案件“烂尾”了，才想到找专业律师去“力挽狂澜”，结果可想而知。

对于“假关系”运作的情况，本文不过多赘述，笔者根据实务经验，简单谈谈这类案件的特点：首先，律师在接案时会向当事人明示或暗示自己“有关系”，可以通过“协调”来“搞定”案件，或者是“有关系”的中间人直接为当事人安排律师；其次，“关系”律师或中间人通常会比较神秘，对于具体是如何与办案人员“沟通”的，不会详细告知当事人及其家属，理由是不方便说，容易误事；在案件进入下一个阶段，当事人催问结果时，会告知当事人其“关系运作”主要在下一个阶段，案件需要在下一阶段才能解决，等到最后得到的自然是最坏的结果。

而在司法实践当中，“假关系”运作估计占了“关系运作”的百分之八十以上甚至更高比例（典型案例：据媒体报道，深圳“20 亿村官”之子欲花钱捞父结果被骗 2700 万）。我们在办案过程中，有见到部分当事人、家属能够及时“醒悟”，通过委托专业的刑事辩护律师，力尽可能地帮助里面的人；也不乏部分当事人，在对“关系”产生怀疑后，仍然抱有幻想，希望在委托专业律师的同时，让“关系”一方继续运作，“两条腿”走路；当然也有不少“九死而不悔”“一条路走到黑”的当事人。

（二）“真关系”看似诱人，实则隔靴搔痒，甚至会“坑”了当事人



对于重大刑事案件，即使真的“有关系”，也未必能够“帮”得了当事人。我们办理过多起公安部督办、最高院指定管辖的特大诈骗类刑事案件（包括涉政府出口补贴、涉色情 APP、涉合同诈骗等）。越是重大复杂的刑事案件，对法律上的要求就越严格，“关系运作”也就无地遁形。

对于此类案件，我们通常给出的回复是：“重大、复杂、疑难”案件，尤其是涉及省级办案部门或是公安部、最高检等部门督办的案件，你若想通过“关系”解决问题，门都没有！唯一的门是正门！也就是法律之门！

除此之外，在重大刑事案件中，“关系”律师不仅没什么卵用，反而会成为出卖当事人合法权益的“帮凶”。因为在司法实践中，“关系”律师往往不加选择地直接进行“妥协投降”式的有罪辩护或进行“隔靴搔痒”式的无罪辩护。在重大、复杂的刑事案件当中，如果辩方不以证据和法律为武器作斗争，完全放弃抵抗的“妥协投降”或走过场式辩护，就像砧板上的鱼肉，任凭侦控方宰割，没有任何讨价还价的筹码，最终受损的还是当事人的利益。

即便是有真的关系存在，鉴于关系律师与某些办案机关、办案人员存在利益上的密切联系（业务来源）。关系律师不可能为了当事人的利益而得罪办案机关、办案人员，有些没有职业道德的关系律师，反过来出卖当事人的利益充当第二公诉人，动员当事人认罪或直接做有罪辩护。这里面的利害关系，当事人自然是不知情的。

典型案例一：广东某地区被控组织、领导黑社会性质组织罪等罪名的某当事人，花数百万重金请了“关系”大律师为其辩护，开庭前“关系”大律师动



员此当事人认罪，被其坚决拒绝。后当事人家属去外地请了一刑辩大律师为其做无罪辩护，结果在此律师的据法力争、据理力争下，将其组织、领导黑社会性质组织罪打掉，这样的结果，是“关系”律师无法想象的。

典型案例二：在笔者承办的某一被控特大票据诈骗案庭审辩护阶段，本案第一被告人的某“关系”律师，在没有阅卷的情况下，庭审发表辩护意见时，东拉西扯。首先自认是空头支票，只是不构成票据诈骗；说公司交企业所得税少不等于公司没有经济实力，可能涉嫌逃税方面的问题，但不是诈骗或合同诈骗；公司的财务报表是否有问题有待核实，对银行不构成合同诈骗或票据诈骗，是否涉及骗取贷款，是另外一个问题；最后说第一被告人不是主犯，可能是从犯。而他的当事人自身是做无罪辩护的，这样的辩护无疑是在“坑”当事人。

由此可见，“关系”律师由于利益关系、专业水平的限制，往往无法进行有效的辩护（尤缺无罪案例）；有些“关系”律师不仅抓不住要点，甚至还将其他无关的罪名扯进来让当事人“引火烧身”、出卖当事人的利益。这一点，当事人未必能明察。

真的“关系”或许能提供一些小便利，但在关键问题、大是大非上，关系是靠不住的，唯一靠得住的就是律师的专业辩护意见；尤其是重大案件，如果案件在法律上不过关，找什么关系都没有用。像“e租宝”“云联惠”这样有全国影响力的案件，以及那些公安部、各地公安厅督办的重大案件，如果在法律上不过关，再硬的“关系”也是徒劳。

三、对于重大刑事案件，专业的刑事辩护律师以事实、证据、法律为依据，



据法力争、据理力争才是唯一出路

笔者认为，在一个法治不断完善的社会，尤其是对于重大刑事案件，“关系运作”之路如前所述已走入死胡同，而专业、尽责的刑事律师的介入，对于维护当事人合法权益，追求理想的辩护效果至关重要。

在刑事案件的不同阶段，专业的刑事律师有不同的工作内容和侧重点。以诈骗犯罪为例，司法实务中有不少民事纠纷的主体，在发现对方存在违约行为或者民事欺诈行为时，常会以刑事诈骗犯罪进行控告，部分办案机关在初查后，错误地将民间借贷纠纷、民事欺诈以刑事诈骗犯罪进行立案。

对于此类刑事案件的立案，需要专业的刑事律师介入与沟通，以专业的法律意见将民事纠纷与诈骗犯罪进行区分界定，促使公安机关在查明事实后，依法撤销案件。

同时，刑事案件需要抓住批捕前的黄金辩护时间，对于部分律师认为“侦查阶段无法阅卷，什么也做不了、只有等”的言论，笔者实在不敢苟同。笔者认为，批捕前的侦查阶段，辩护律师通过详细专业的会见沟通（让当事人依法学会“防守反击”）、通过外围调查、申请调取有利于当事人的证据材料，视情况出具专业的法律意见书去阻击检察院的批捕。法律意见书是以事实、证据、法律作为武器，充分论证当事人无罪或罪轻的理据，才最有可能争取到有利于当事人的结果（具体可网搜笔者所写《洪荒之力——侦查阶段律师首次会见当事人要点实录》一文）。

对于已经批捕且到了审查起诉阶段的案件，律师需要充分阅卷，熟悉掌握





控方的入罪思路和证据体系，“知己知彼”方能针对性地提出辩护意见、撰写法律文书，进行有效辩护。在此阶段争取不起诉或其他有利于当事人的结果。尤其是做无罪辩护的案件，辩护律师就得深入细致地审阅全部案卷材料，不得有任何遗漏。因为中国的刑事审判是以案卷中心主义，有效的辩点就藏于细节中，要做到对案卷材料烂熟于胸的程度。要做到这点，应当具备以下三个基本条件：

1.要保证有充分的阅卷时间。阅卷时间是否充分很大程度上取决于律师每年的办案数量，一些重大刑事案件的案卷动辄几百本，涉及到几万页甚至几十万页的证据材料，试想一个一年办案超过 35 起案件的律师，哪有时间去充分阅卷？

2.要做好阅卷笔录。尤其是案卷材料很多的案件，如果不做阅卷笔录，如何在法庭上有针对性地对控方的举证进行质证？做好阅卷笔录，才能精准地找到控方举证内容具体所在位置，主要内容是什么？是否全面？有利不利的点是什么？如何质证应对？

3.阅卷需要律师亲力亲为。阅卷不是简单的一个看卷的过程，它凝聚了阅卷人的专业认知、经验见识等，单靠助理阅卷往往会有遗漏的，无法充分发现问题。刑事案件涉及当事人的生命、自由与财产，容不得半点失误，律师阅卷也得亲力亲为才能保障办案质量。

刑事案件到了一审阶段，律师的工作核心是准备一审查问提纲、质证意见、举证提纲、辩护词等辩护文书，充分与当事人会见沟通，为庭审做好充分准备。



1.庭审的发问。包括对当事人、其他被告人、出庭的证人、出庭的鉴定人，甚至包括对出庭的侦查人员的发问。其中核心是对当事人的发问，在庭审之前一定要与当事人依法沟通“演练”好，对被告人有利而问。发问要简单明了，否则会影响回答的效果；发问还要有技巧地避免重复，以免被法官制止。

2.庭审质证。在刑事诉讼程序中，对控方提交证据的真实性、合法性、关联性（证据资格、证明力）等方面进行反驳、否定，或对当事人有利的证据进行举证，以达到有利于当事人的目的。对于存在无罪理据的案件，质证可以说是律师辩护最重要的环节。排除明显在法律定性上不构成犯罪的案件，其他案件中如果辩方对于控方提交的，证明当事人有罪、罪重的证据都没有异议，那么无罪辩护的基础何在？无论是发问还是辩论，都不能脱离具体的证据材料而言之无据。

3.法庭辩论。两点核心问题：一是要结合具体的证据材料；二是要与定罪量刑有关。这样才会有理有据、切中要害。辩护律师在发表辩护意见时不能自相矛盾，如果对无罪辩护没有把握，在征得当事人同意的前提下，可以选择“骑墙式”的无罪辩护，但中间必须要有一个符合逻辑的切换。比如说，辩护人坚信被告人是无罪的，如果法庭不认可辩护人的意见，建议法庭注意以下对被告人有利的情节，也就是有利于被告人的轻罪、罪轻、量刑情节；或者说依据司法解释相关规定，律师在做了无罪辩护之后，不影响辩护人继续做量刑辩护，这样才能自圆其说、水到渠成，争取最有利于当事人的辩护效果。

综上所述，那些以为“关系运作”可以帮助到刑事案件当事人的想法无疑



是外行人的想法，是“血本无归”的一厢情愿，是“自废武功”的自欺欺人。在中国国情下，那些无罪案件，那些重大、复杂、疑难的案件，所取得的理想结果，无一不是有专业水平的律师通过据法力争、据理力争而得到的，而不是通过疏通“关系”轻松搞定的。所谓“弱国无外交”，这句话不仅在处理国际关系时经常适用，在司法实践中也普遍存在；尤其是重大、复杂、疑难刑事案件，尽责、专业刑事律师的“依法抗争”显得尤为重要。因为尽责、专业的律师，是以法律和证据为武器，通过据法力争，据理力争，通过与当事人的“防守反击”，才是实现当事人权益最大化的正确路径。

#### 【作者简介】

肖文彬；金翰明：诈骗犯罪大要案辩护律师、广强律师事务所副主任暨诈骗犯罪辩护与研究中心主任；广强律师事务所诈骗犯罪辩护与研究中心秘书长。

信息来源：北大法律信息网

## ● 法律格言

廉隅贞洁者，德之令也；流逸奔随者，行之污也。

——【唐】魏徵《群书治要·昌言》

必原情以定罪，不阿意以侮法。

——【唐】王维



免责声明：

本报告是基于上海联合矿权交易所认为可靠的已公开信息编制，但上海联合矿权交易所不保证所载信息的准确性和完整性。本报告所载的意见、评估及预测仅为本报告最初出具日的观点和判断，在任何情况下，本报告中的信息或所表述的意见并不构成对任何人的投资建议。本报告所载的资料、工具、意见及推测仅供参考，并非作为或被视为出售或购买证券或其他投资标的的邀请或向人做出邀请。

本报告版权仅为上海联合矿权交易所所有。未经上海联合矿权交易所书面同意，任何机构和个人不得以任何形式翻版、复制、发布、转发或引用本报告的任何部分。若上海联合矿权交易所以外的机构向其客户发放本报告，则应由该机构独自为此发送行为负责，上海联合矿权交易所对此等行为不承担任何责任。

如未经上海联合矿权交易所授权，私自转载或者转发本报告，所引起的一切后果及法律责任由私自转载或转发者承担。上海联合矿权交易所将保留随时追究其法律责任的权利。