

律師應體認律師職務為公共職務，於執行職務時，應兼顧當事人合法權益及公共利益。

### （註釋）

#### 1. 立法沿革

民國 84 年 7 月 29 日修正前條文與現行條文同。

#### 2. 立法意旨

本條涉及律師職務之定位與性質，於律師倫理規範總則之部分明確將律師職務定性為公共職務，並宣示律師執行職務應兼顧當事人合法權益及公共利益之原則，以作為其他相關具體規定之理念基礎，同時亦作為具體規定無法窮盡規範所有情況時之概括規定。

#### 3. 解釋適用

##### （1）律師之角色定位

我國律師制度承襲自歐陸法系之德國，將律師之角色定位為「在野法曹」，強調律師作為「獨立司法機構」之角色以及作為「自由業」專業人士之性格。律師作為獨立司法機構，必須獨立於國家之外，不隸屬於國家機構或接受國家機構之管轄，也必須獨立於當事人之外，執行業務時不應完全聽從當事人之指示，仍應以維護法律秩序與社會公益作為執業之準繩。

律師業務作為自由業，則具執業獨立性及自由性，其所提供者為個人專業服務而非一般商品服務，雖然商人活動之特質不可否認地存在於律師業，如：開發案源、著重成本、追求利潤等，但律師之服務涉及人民之自由權、財產權、生命權等自由權利，具有超越金錢之價值，不能單以商品市場價值加以衡量，而係在追求利潤之外亦存在社會使命。基於律師不同於一般職業之角色定位以及律師業務之公益色彩，本條因而明訂律師職務為公共職務，並要求律師於執行職務時，應兼顧當事人合法權益及公共利益。

本條係於律師倫理規範之總則部分對律師職務之性質定位作原則性之規範，律師倫理規範中許多其他規定皆與本條所揭示之原則相關，有些或可謂本條之具體化規定。與律師職務公益性及律師作為獨立司法機關之角色相關者如：同規範第 9 條規定律師應參與法律扶助、平民法律服務，或從事其他社會公益活動；同規範第 11 條規定律師不應拘泥於訴訟勝敗而忽略真實之發現；同規範第 13 條規定律師不得以違反公共秩序善良風俗或有損律師尊嚴與信譽之方法受理業務；同規範第 19 條規定律師不得以受當事人指示為由，為違反該規範之行為；同規範第 20 條規定律師應協助法院維持司法尊嚴及實現司法正義，並與司法機關共負法治責任等。與律師作為當事人受任者而應顧及當事人合法權益之角色相關者如：同規範第 26 條規定律師為當事人承辦法律事務，應努力充實承辦該案所必要之法律知識，並作適當之準備，且應依據法令及正當程序，盡力維護當事人之合法權益，對於受任事件之處理，不得無故延宕，並應及時告知事件進行之重要情事；同規範第 27 條規定律師對於受任事件，應將法律意見坦承告知委任人，不得故意曲解法令或為欺罔之告知，致誤導委任人為不正確之期待或判斷。

本條作為總則性之規範，係一原則性之宣示，當個案事實涉及律師倫理規範中其他更具體之規範時，將適用該其他具體

規範作為懲戒依據，而不會直接適用本條。然而，本條同時亦有類似概括規定之功能，當個案事實不涉及律師倫理規範中其他具體規範時，本條可直接作為懲戒依據。例如：律師於辦理認證業務時輕率從事（87 年律懲字第 7 號、88 年台覆字第 3 號）、律師受任後未積極為當事人處理上訴事宜致當事人遭受上訴被駁回之不利益（93 年律懲字第 6 號）、律師寄發「查封通知」予當事人之債務人（北律倫調字第 2495054 號）等情事，皆被認定律師未顧及當事人合法權益，而以本條作為懲戒之依據。

從比較法之觀點而言，外國之立法例（如：美國 ABA Model Rules of Professional Conduct 以及日本弁護士法、弁護士倫理）亦多有律師應兼顧當事人權益及公共利益之原則性規範，至於該原則之具體化規定，各國立法例則略有異同。我國律師倫理規範中本條之具體化規定，有參考外國立法例者（例如：律師倫理規範第 11 條「律師不應拘泥於訴訟勝敗而忽略真實之發現」，即與日本弁護士倫理第 7 條之規定類似），於解釋適用此等具體化規定時，外國立法例之相關說明及實務可作為解釋適用之參考。

## （2）當事人權益與公共利益之衝突調和

依據本條之精神，律師同時具備二種角色任務；一方面，律師作為在野法曹、獨立之司法機關，應以保障人權、實現社會正義、促進民主法治作為使命，致力於公共利益之維護；另一方面，律師基於與當事人間之委任與信賴關係，亦應在合法範圍內，盡力維護當事人之權益。然而，律師在執行職務時，有時難免會遭遇上開二種角色之衝突，如何調和當事人權益與公共利益間之可能衝突，為每個執業律師所面臨之挑戰，亦為律師倫理規範所欲處理之重要課題。

從律師倫理規範中一些具體規範，可看出對律師兼顧與調和公共利益與當事人權益之要求，例如：律師倫理規範第 29 條規定，律師於執行職務時，如發現和解、息訟或認罪，符合

當事人之利益及法律正義時，宜協力促成之；同規範第 33 條規定，律師對於受任事件內容應嚴守秘密，非經告知委任人並得其同意，不得洩漏，但有避免任何人之生命、身體或健康之危害等該條所列各款情形者，得在必要範圍內為揭露。然而，律師如何在各類複雜之具體個案中，於盡力維護當事人權益、維持信賴關係之同時，也顧及社會大眾之利益及公平正義，實考驗著律師之職業信念與智慧。

律師執業時所遭遇典型之當事人利益與社會公益之衝突如：對於明知犯罪之人提供法律協助或在法庭上為其辯護，又如律師對於知悉當事人犯罪秘密之保密等。上開情況雖有損及公共利益之可能，但在當事人合法利益與公共利益衝突之際，律師首先應該在合法範圍內保護當事人之利益，而非考慮社會公益，蓋此為審判制度下律師與檢察官在職能分配上之分工，律師為犯罪嫌疑人辯護雖有可能使真正犯罪者逍遙法外，卻減少無辜者冤獄之可能，不但係在維護當事人之權益，亦在維護法治體系、維護國家社會之利益。不過，律師為當事人提供協助亦有其界限，例如前開律師對當事人之保密義務，在當事人之秘密有造成他人生命、身體或健康危害之可能以及其他律師倫理規範第 33 條所列情形時，律師得於必要範圍內為揭露。簡言之，基於律師在法治體系與審判制度中之功能角色，律師應於合法範圍內盡力維護當事人之利益；不過，律師作為獨立司法機構，應體認其獨立於當事人之角色定位，如維護當事人利益已超出相關法律或規範所允許之界限，律師應秉持其專業及道德信賴，作出獨立於當事人之判斷，其具體界限之劃分，仍有賴律師懲戒案例實務之累積。

### （ 相關懲戒案例 ）

1. 臺灣律師懲戒委員會 87 年律懲字第 7 號決議書：「……律師於執行契約書之鑑證或見證職務時，未當場見證契約當事人簽名，復未先

就契約當事人姓名、身份、住所及簽名之真正，善盡查證之責，即率予鑑證或見證其為實在，且又不就此留稿存查，台灣律師懲戒委員會認為該等行為顯未體認律師職務為公共職務，於執行職務時，未兼顧當事人合法權益及違反律師公會之章程，決議對被付懲戒人予以警告處分。」

2. 律師懲戒覆審委員會 88 年台覆字第 3 號決議書：「……前開 87 年度律懲字第 7 號決議之被付懲戒人不服台灣律師懲戒委員會之決議，向律師懲戒覆審委員會請求覆審，律師懲戒覆審委員會認為原決議認事用法有所未當，故撤銷原決議，但仍認被付懲戒人於辦理認證業務之際輕率從事，決議對被付懲戒人予以警告處分。」
3. 臺灣律師懲戒委員會 93 年律懲字第 6 號決議書：「律師受任為上訴第三審事件之律師，在收受律師費與訴訟費後，除書寫聲明上訴狀送台灣高等法院外，並未積極處理上訴事宜，亦未告知當事人上訴進度，屢經當事人要求，亦僅提出短短五行之上訴理由（一）狀，並於該狀中陳述明顯錯誤之事實，復未在法定期間內補提具體說明原判決有何違背法令之上訴理由，致該上訴未久即遭最高法院以上訴不合法而駁回，被付懲戒人並於當事人查問有無遞送上訴理由（二）狀予法院時，以事後再製作且實際上未遞送法院之上訴理由（二）狀寄予當事人，並堅稱確有遞送該狀予法院，嗣經當事人設法調閱最高法院卷宗始知並無其事。台灣律師懲戒委員會認為被付懲戒人上開情狀違反律師法第 28 條、律師倫理規範第 7 條及第 26 條、台北律師公會章程第 33 條，且情節重大，已臻明確，決議予以申誡處分。」
4. 北律倫調字第 2495054 號決議：「律師受當事人某銀行委託，寄發『查封通知』予債務人，台北律師公會認為該『查封通知』亦使債務人誤認係有執行力之法院公文書，其文件抬頭名稱與主旨並非完全相符，且所載『查封項目』及所列法條內容亦尚非合宜，而有令申訴人混淆且致生無謂恐懼之虞，違反律師倫理規範第 7 條及第 8 條之規定，故對被付懲戒人予以『命其注意』處分。」

( 相關法規與函釋 )

1. 律師法第 1 條：「律師以保障人權、實現社會正義及促使民主法治為使命（第 1 項）。律師應基於前項使命，本於自律自治之精神，誠實執行職務，維護社會秩序及改善法律制度（第 2 項）。」
2. 律師法第 29 條：「律師不得有足以損及其名譽或信用之行為。」
3. 律師法第 32 條：「律師不得從事有辱律師尊嚴及名譽之行業（第 1 項）。律師對於受委託、指定或囑託之事件，不得有不正當之行為或違反其業務上應盡之義務（第 2 項）。」
4. 律師法第 36 條：「律師不得代當事人為顯無理由之起訴、上訴或抗告。」
5. 律師倫理規範前言：「律師以保障人權、實現社會正義及促進民主法治為使命，並應基於倫理自覺，實踐律師自治，維護律師職業尊嚴與榮譽，爰訂定律師倫理規範，切盼全國律師一體遵行。」
6. 律師倫理規範第 8 條：「律師執行職務，應基於誠信、公平、理性及良知。」
7. 律師倫理規範第 9 條：「律師應參與法律扶助、平民法律服務，或從事其他社會公益活動，以普及法律服務。但依法免除者，不在此限。」
8. 律師倫理規範第 11 條：「律師不應拘泥於訴訟勝敗而忽略真實之發現。」
9. 律師倫理規範第 13 條：「律師不得以違反公共秩序善良風俗或有損律師尊嚴與信譽之方法受理業務。」
10. 律師倫理規範第 16 條：「律師接受事件之委託後，應忠實蒐求證據、探究案情，並得在訴訟程序外就與案情或證明力有關之事項詢問證人，但不得騷擾證人，或將詢問所得作不正當之使用（第 1 項）。律師不得以威脅、利誘、欺騙或其他不當方法取得證據（第 2 項）。律師不得自行或教唆、幫助他人使證人於受傳喚時不出庭作證，或使證人出庭作證時不為真實完整之陳述。但有拒絕證言事由時，律師得向證人說明拒絕證言之相關法律規定（第 3 項）。」

11. 律師倫理規範第 19 條：「律師不得以受當事人指示為由，為違反本規範之行為。」
12. 律師倫理規範第 20 條：「律師應協助法院維持司法尊嚴及實現司法正義，並與司法機關共負法治責任。」
13. 律師倫理規範第 23 條：「律師於執行職務時，不得有故為矇蔽欺罔之行為，亦不得偽造變造證據、教唆偽證或為其他刻意阻礙真實發現之行為（第 1 項）。律師於案件進行中，經合理判斷為不實之證據，得拒絕提出。但刑事被告之陳述，不在此限（第 2 項）。」
14. 律師倫理規範第 26 條：「律師為當事人承辦法律事務，應努力充實承辦案件所必要之法律知識，並作適當之準備（第 1 項）。律師應依據法令及正當程序，盡力維護當事人之合法權益，對於受任事件之處理，不得無故延宕，並應及時告知事件進行之重要情事（第 2 項）。」
15. 律師倫理規範第 28 條：「律師就受任事件，不得擔保將獲有利之結果。」
16. 律師倫理規範第 29 條：「律師於執行職務時，如發現和解、息訟或認罪，符合當事人之利益及法律正義時，宜協力促成之。」

### （參考立法例）

1. 美國 ABA Model Rules of Professional Conduct Preamble 1, 6, 7, 8, 9, 12, 13  
“1. A lawyer, as a member of the legal profession, is a representative of clients, an officer of the legal system and a public citizen having special responsibility for the quality of justice.”  
“6. As a public citizen, a lawyer should seek improvement of the law, access to the legal system, the administration of justice and the quality of service rendered by the legal profession. As a member of a learned profession, a lawyer should cultivate knowledge of the law beyond its use for clients, employ that knowledge in reform of the law and work

to strengthen legal education. In addition, a lawyer should further the public's understanding of and confidence in the rule of law and the justice system because legal institutions in a constitutional democracy depend on popular participation and support to maintain their authority. A lawyer should be mindful of deficiencies in the administration of justice and of the fact that the poor, and sometimes persons who are not poor, cannot afford adequate legal assistance. Therefore, all lawyers should devote professional time and resources and use civic influence to ensure equal access to our system of justice for all those who because of economic or social barriers cannot afford or secure adequate legal counsel. A lawyer should aid the legal profession in pursuing these objectives and should help the bar regulate itself in the public interest.”

“7. Many of a lawyer's professional responsibilities are prescribed in the Rules of Professional Conduct, as well as substantive and procedural law. However, a lawyer is also guided by personal conscience and the approbation of professional peers. A lawyer should strive to attain the highest level of skill, to improve the law and the legal profession and to exemplify the legal profession's ideals of public service.”

“8. A lawyer's responsibilities as a representative of clients, an officer of the legal system and a public citizen are usually harmonious. Thus, when an opposing party is well represented, a lawyer can be a zealous advocate on behalf of a client and at the same time assume that justice is being done. So also, a lawyer can be sure that preserving client confidences ordinarily serves the public interest because people are more likely to seek legal advice, and thereby heed their legal obligations, when they know their communications will be private.”

“9. In the nature of law practice, however, conflicting responsibilities are encountered. Virtually all difficult ethical problems arise from



conflict between a lawyer's responsibilities to clients, to the legal system and to the lawyer's own interest in remaining an ethical person while earning a satisfactory living. The Rules of Professional Conduct often prescribe terms for resolving such conflicts. Within the framework of these Rules, however, many difficult issues of professional discretion can arise. Such issues must be resolved through the exercise of sensitive professional and moral judgment guided by the basic principles underlying the Rules. These principles include the lawyer's obligation zealously to protect and pursue a client's legitimate interests, within the bounds of the law, while maintaining a professional, courteous and civil attitude toward all persons involved in the legal system.”

“12. The legal profession's relative autonomy carries with it special responsibilities of self-government. The profession has a responsibility to assure that its regulations are conceived in the public interest and not in furtherance of parochial or self-interested concerns of the bar. Every lawyer is responsible for observance of the Rules of Professional Conduct. A lawyer should also aid in securing their observance by other lawyers. Neglect of these responsibilities compromises the independence of the profession and the public interest which it serves.”

“13. Lawyers play a vital role in the preservation of society. The fulfillment of this role requires an understanding by lawyers of their relationship to our legal system. The Rules of Professional Conduct, when properly applied, serve to define that relationship.”

2. 日本弁護士職務基本規程前言：「弁護士は、基本的人権の擁護と社会正義の実現を使命とする。その使命達成のために、弁護士には職務の自由と独立が要請され、高度の自治が保障されている。弁護士は、その使命を自覚し、自らの行動を規律する社会的責任を負う。よって、ここに弁護士の職務に関する倫理と行為規範を明らかにするため、弁護士職務基本規程を制定する。」

- 3.日本弁護士職務基本規程第1條（使命の自覚）：「弁護士は、その使命が基本的人権の擁護と社会正義の実現にあることを自覚し、その使命の達成に努める。」
- 4.聯合國 Basic Principles on the Role of Lawyers §4  
“Governments and professional associations of lawyers shall promote programmes to inform the public about their rights and duties under the law and the important role of lawyers in protecting their fundamental freedoms. Special attention should be given to assisting the poor and other disadvantaged persons so as to enable them to assert their rights and where necessary call upon the assistance of lawyers.”
- 5.聯合國 Basic Principles on the Role of Lawyers §12  
“Lawyers shall at all times maintain the honour and dignity of their profession as essential agents of the administration of justice.”
- 6.聯合國 Basic Principles on the Role of Lawyers §14  
“Lawyers, in protecting the rights of their clients and in promoting the cause of justice, shall seek to uphold human rights and fundamental freedoms recognized by national and international law and shall at all times act freely and diligently in accordance with the law and recognized standards and ethics of the legal profession.”
- 7.聯合國 Basic Principles on the Role of Lawyers §15  
“Lawyers shall always loyally respect the interests of their clients.”

## （ 參考文獻 ）

- 1.中華民國律師公會全國聯合會編（2007），《律師懲戒案例選輯》，台北：自版。
- 2.台北律師公會（2009），《倫理風紀案例選輯 增修訂再版》，台北：自版。
- 3.黃瑞明（1989），〈歐陸法系下律師社會角色之探討〉，《法學叢刊》，第136期，頁120-125。

- 4.黃瑞明（1994），〈論律師業的基本倫理衝突〉，《律師通訊》，第 174 期，頁 1-3。
- 5.姜世明（2008），〈律師倫理基本論〉，《全國律師》，第 12 卷第 5 期，頁 123-132。
- 6.王惠光（2009），〈建立值得當事人信賴的律師業〉，《全國律師》，第 13 卷第 9 期，頁 20-24。
- 7.謝文田（2009），〈實踐律師倫理規範之體認〉，《全國律師》，第 13 卷第 9 期，頁 17-19。
- 8.成永裕（2002），〈論律師與司法官應有之專業倫理觀念與作法——以法律專業倫理為研討主軸〉，《律師雜誌》，第 274 期，頁 14-24。