

政府律师进入私人领域时的利益冲突 PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

https://www.100test.com/kao_ti2020/483/2021_2022__E6_94_BF_E5_BA_9C_E5_BE_8B_E5_c122_483932.htm 政府律师必须将时间花在为公众服务的工作上，不能为其职责结束以后的活动营私铺路。??美??小杰弗瑞 C 海泽德等著??《律师法》在美国，律师不仅在私人生活领域发挥着重要作用，在公共生活领域也发挥着不可替代的作用。美国联邦、州和地方政府雇用了相当数量的律师承担各种职责。除了对政府进行代理以外，律师往往还承担各种行政职务或者扮演政策制定的角色。在这种情况下，律师虽然不是传统意义上的对政府进行代理，但是他们是在用法律知识和技能为政府服务。由于政府在行政程序、政策制定等方面需要律师的帮助，这些律师对政府活动的参与使整个社会从中受益。与此同时，律师参与公共服务能够在相关领域获得专门知识并建立一定的人际关系，从而为以后的私人执业活动掌握必要的经验。因此，尽管有的时候从事政府法律工作薪水很低，对于许多律师而言仍然具有相当的吸引力。律师进出政府从事法律服务工作被称为“旋转门”现象，具有很多的积极意义。例如，从政府律师到私人律师的自由流动，被认为有助于保证政府律师的独立性。有着其他工作机会的政府律师才有更多的勇气来对其认为错误的情况提出挑战。但是，这种现象也带来了连续性利益冲突的问题。关于律师的一般性的利益冲突规则也适用于政府律师。例如，当律师离开了政府部门开始私人执业活动以后，政府就成了律师的前委托人。在这种情况下，律师不得在同一或者实质关系中，代理不利于政府的委托人。但

是律师在离开政府以后的工作并没有这么简单。旋转门这个比喻实际上表达了两种担心。首先，政府律师可能滥用其职权。他所做的决定可能不是出于公共利益，而是为了促进其以后的私人执业生活。例如，利用职务之便获得可能有利于将来的委托人的信息，或者利用其职权迎合潜在的私人委托人。其次，律师进出政府服务领域可能会带来腐败等问题。律师在政府部门工作多年，可能获得了相关的技能、经验和人际关系。他可能掌握了很多的内部信息，可能会利用私人关系来获得特殊的待遇。对于这些问题，必须通过规则来加以防治。但是，对这些危险加以规制的同时，还要考虑到律师进出政府服务领域给政府和公共利益所带来的好处。正如美国律师协会所指出的那样，政府有着吸收合格的律师和保持高尚道德标准的合法需要。过于严格的规则对于政府召集律师的能力和所召集到的律师质量都有影响。因此，关于目前或以前受政府机构雇佣的律师的执业行为规则不能过于严格，否则会抑制律师在政府机构与私人委托人之间的雇佣流动。美国律师协会1983年职业行为示范规则1.11条^a为此规定了一个特殊的规则。根据（a）规定，除非法律明确许可，以前曾经作为政府公职人员或者雇员的律师，如果曾经亲自并且实质参与某事务时，该律师不得代理与该事务有关的当事人，除非适当的政府机构对该代理作为了书面形式的明智同意。无论律师所要进行的代理是否不利于前委托人，上述规定都适用，因此这一规定不仅旨在保护前委托人，而且旨在防止律师利用公共职务为其他委托人谋利益。这一规定并没有强调“不利于前政府委托人”这一点。因此，其所规定的不仅仅是私人利益和政府利益发生冲突的

问题，而且包括二者发生竞合的问题。这一点不同于传统的利益冲突规则。它并非立足于律师对前政府委托人信息的滥用。它所规定的是政府律师对于政府所造成的特殊风险以及政府律师在其政府职位上时，其处理政府法律事务的方式。律师为了使其在办理非政府委托人的法律事务时更具有吸引力，可能会滥用其职权。例如，律师在代表政府对甲公司提起反垄断诉讼时，他可能并不愿意寻求一个适当的方式悄悄进行的和解，而是愿意进入成本高昂的、能够引起广泛关注的诉讼程序。从这一点来看，这一规定为政府律师设定了更加严格的规则，从而防止律师在其位不谋其政的不忠诚行为。这样，曾经代表政府提出某诉讼的律师，在离开政府领域之后，不能代理私人委托人提起同样的诉讼，除非政府机构根据（a）款授权其那么做。即使不涉及到对政府信息的滥用或者损害政府的行为也是如此。如前所述，考虑到现实问题，这一调整旋转门问题的规则不能过于严格，只有对于前政府律师亲自并且实质参与的特定事务，该律师才应当回避。此外，b款还规定了一个屏蔽程序。按照该规定，当律师根据（a）款规定没有资格进行有关代理时，该律师所在的律师事务所的其他律师不得在明知存在上述情况的条件下，代理或继续代理上述事务，除非：（1）该无资格律师被及时地屏蔽，没有对该事务进行参与，并且该律师不分享因该事务取得的律师费；（2）已以书面形式迅速通知了适当的政府机构，使其能够确知对本条规则的遵守情况。关于屏蔽的规定是必要的。它在很大程度上避免了使上述规定成为政府律师进入私人领域的障碍。这是因为政府律师要处理很多涉及到很多公民的事务，如果按照通常适用的利益冲突推断

规则。该律师无资格代理的案件其所在的律师事务所其他律师也不能代理，则该律师离开政府领域以后会被很多律师事务所拒绝接受。因此，适当的屏蔽程序能够保证政府律师职位的适当吸引力。实践中，屏蔽程序往往通过被屏蔽律师的宣誓书的形式来进行。100Test 下载频道开通，各类考试题目直接下载。详细请访问 www.100test.com