



2011年全国企业法律顾问执业资格考试用书

全国企业法律顾问 执业资格考试

复习指南

..... 企业法律顾问实务分册

2011年全国企业法律顾问执业资格考试用书编委会 编审

QUANGUO QIYE FALU GUWEN ZHIYE ZIGE
KAOSHI FUXI ZHINAN

QIYE FALU GUWEN SHIWU FENCE



经济科学出版社
Economic Science Press



2011年全国企业法律顾问执业资格考试用书

全国企业法律顾问 执业资格考试

复习指南

..... 企业法律顾问实务分册

2011年全国企业法律顾问执业资格考试用书编委会 编审

QUANGUO QIYE FALU GUWEN ZHIYE ZIGE
KAOSHI FUXI ZHINAN

QIYE FALU GUWEN SHIWU FENCE



经济科学出版社
Economic Science Press

图书在版编目 (CIP) 数据

全国企业法律顾问执业资格考试复习指南. 企业法律顾问
实务分册/2011 年全国企业法律顾问执业资格考试用书
编委会编审. —北京: 经济科学出版社, 2011. 4
2011 年全国企业法律顾问执业资格考试用书
ISBN 978 - 7 - 5141 - 0563 - 6

I. ①全… II. ①2… III. ①企业 - 法律顾问 - 中国 -
资格考试 - 自学参考资料 IV. ①D926. 5

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 058669 号

责任编辑: 柳 敏 李晓杰 王 娟

责任校对: 王凡娥

版式设计: 代小卫

技术编辑: 邱 天

全国企业法律顾问执业资格考试复习指南

企业法律顾问实务分册

2011 年全国企业法律顾问执业资格考试用书编委会 编审

经济科学出版社出版、发行 新华书店经销

社址: 北京市海淀区阜成路甲 28 号 邮编: 100142

总编部电话: 88191217 发行部电话: 88191540

网址: [www. esp. com. cn](http://www.esp.com.cn)

电子邮件: [esp@ esp. com. cn](mailto:esp@esp.com.cn)

汉德鼎印刷厂印刷

永胜装订厂装订

787 × 1092 16 开 37.5 印张 690000 字

2011 年 4 月第 1 版 2011 年 4 月第 1 次印刷

印数: 00001—12000 册

ISBN 978 - 7 - 5141 - 0563 - 6 定价: 55.00 元

(图书出现印装问题, 本社负责调换)

(版权所有 翻印必究)

2011 年全国企业法律顾问执业资格

考试用书编委会名单

编委会主任 王 勇
编委会副主任 黄淑和
主 编 周渝波
副 主 编 陈丽洁 孙才森 张 华 肖福泉

编委会委员 (按姓氏笔画排序)

于腾群	王黎晓	白 彦	朱力宇
衣学东	孙宪忠	毕 颖	吴文龙
张长青	李申田	张晓永	张锦平
周巧凌	周 昊	宫晓冰	徐永前
徐孟洲	顾 炜	康万福	魏素艳

本书编写人员 (按姓氏笔画排序)

于腾群	王 超	王 媛	卢建勋
衣学东	孙 林	杨大新	赵伟建
李申田	周巧凌	罗绍林	宫晓冰
徐永前	郭宏彬	康万福	

出版说明

企业法律顾问制度是伴随着我国社会主义市场经济体制的建立和完善应运而生并不断发展起来的。经过多年发展，企业法律顾问队伍在促进企业依法决策和依法经营管理、增强国际竞争力等方面发挥了重要作用。当前，企业经营发展正面临全新的外部环境，行业整合、并购重组、对外投资等活动更趋频繁，企业各类法律需求明显增加，进一步发展壮大企业法律顾问队伍，是我国企业增强国际竞争力、提高经济效益、促进企业发展的迫切要求。

为建立健全企业法律顾问制度，发展和规范企业法律顾问队伍，我国于1997年建立了企业法律顾问执业资格制度。企业法律顾问执业资格须经全国统一大纲、统一命题、统一组织的考试获得。自1998年以来，企业法律顾问执业资格考试已组织了十一次，2011年10月将举行第十二次考试。希望符合报考条件的人员踊跃报名，积极准备，认真应试，共同为我国企业法制建设作出贡献。

根据全国企业法律顾问执业资格考试需要，编委会总结历次考试情况，结合我国企业实行总法律顾问制度和法律风险防范机制建设的工作实践和要求，组织专家编写了《全国企业法律顾问执业资格考试复习指南》。全书按全国法律顾问执业资格考试的科目设置，分为四册，即综合法律知识、民商与经济法律知识、企业管理知识和企业法律顾问实务。《全国企业法律顾问执业资格考试复习指南》立足于法律顾问素质与实际能力的提高，着重介绍与法律顾问工作实际相关的内容，在体系及内容安排上都充分考虑该套用书的阅读对象，在注意学科科学性、系统性的同时，注重基本理论与法律顾问实务的结合，对应试人员应当掌握的各学科基本理论进行了系统阐述，具有较强的指导性和适用性。

2011年新版的《全国企业法律顾问执业资格考试复习指南》，结

合国家新出台的法律法规作了部分修改。鉴于企业法律顾问制度是一项不断探索和完善的制度，执业资格考试和考试用书的编写工作需要随之进行不断改进和调整，热忱欢迎广大应试人员和关心这项制度建设的社会各界人士提出宝贵意见。

2011 年全国企业法律顾问执业资格考试用书编委会

2011 年 4 月

目 录

第一章 企业法律顾问制度与法律风险防范机制	1
第一节 企业法律顾问制度概述	1
一、企业法律顾问制度的发展历程	1
二、企业法律顾问制度	8
三、企业法律顾问	12
第二节 企业法律事务机构	25
一、企业法律事务机构的概念和特征	25
二、企业法律事务机构的设置	27
三、企业法律事务机构的职能	28
第三节 企业总法律顾问	30
一、企业总法律顾问制度	30
二、企业总法律顾问的概念和特征	32
三、企业总法律顾问的设置和主要职责	34
四、企业总法律顾问制度下的法律事务管理模式	35
五、我国企业总法律顾问制度工作的开展情况	37
第四节 企业法律风险防范	40
一、企业法律风险概述	40
二、企业法律风险防范机制	45
三、企业法律风险的防范策略	52
四、企业法律风险防范的组织体系和管理模式	53
第二章 参与企业重大经营决策法律实务	58
第一节 企业重大经营决策概述	58
一、企业重大经营决策的概念和分类	58

二、法律顾问参与企业重大经营决策的主要作用	60
三、法律顾问参与企业重大经营决策的有关规定	61
四、法律顾问参与企业重大经营决策的制度保障	62
第二节 法律顾问参与企业重大经营决策的主要方式及其工作内容	64
一、参加企业重大经营决策会议	65
二、为企业重大经营决策提供法律咨询意见	66
三、参加企业重大经营决策前期谈判和承办相关法律事务	67
四、起草、修改、审核会签企业重大经营决策相关法律文件	68
五、法律顾问主动提出建议或方案，被接受采纳形成企业重大 经营决策	69
第三节 法律顾问参与重大经营决策的具体要求	71
一、全面准确地掌握经营决策的有关背景	71
二、准确了解有关当事人的资信情况	72
三、熟练掌握决策的有关法律、法规、规章和政策	72
四、注意协调好与企业有关业务部门的关系	73
五、提出完整准确的法律意见和方案	73
第四节 法律顾问参与决策的常用法律文书	74
一、国家有关主管部门也越来越重视和提倡法律顾问以书面形式为 企业重大经营决策提供法律审核的方式	74
二、法律意见书	75
三、法律意见审核表	76
第五节 企业改制法律实务	77
一、企业改制的主要内容和形式	77
二、企业改制的主要环节	79
三、企业改制应注意事项	81
四、企业改制后有关法律责任的承担	85
第六节 企业并购法律实务	87
一、企业并购概述	87
二、上市公司并购	89
三、外国投资者并购境内企业	91
四、企业并购的反垄断审查	94
第七节 企业重组上市法律实务	95
一、企业发行股票并上市的条件	95

二、企业发行股票并上市的主要程序	100
三、上市公司的运行规范	102
四、上市公司信息披露的有关规定	107
第三章 公司治理	112
第一节 公司治理概述	112
一、公司治理的概念与特征	112
二、公司治理的不同模式	113
三、公司治理的意义	114
第二节 公司章程的实务操作	115
一、公司章程概述	115
二、公司章程的作用	117
三、公司章程的内容	118
四、公司章程的制定与修改	119
第三节 公司股东（大）会的实务操作	122
一、股东（大）会概述	122
二、股东（大）会的运作	123
三、股东（大）会对董事会、监事会的制衡机制	127
第四节 公司董事会的实务操作	129
一、董事会概述	129
二、董事会会议的运作	130
三、董事会专门委员会的设计	132
第五节 公司监事会的实务操作	134
一、监事会概述	134
二、监事会职权的运用	135
三、监事会行使职权的保障措施	137
第六节 公司经理层的实务操作	137
一、经理层的概述	137
二、经理层的激励与约束机制	139
第七节 公司董事、监事、高级管理人员的义务	144
一、忠实义务	144
二、勤勉义务	148
三、违反义务的法律責任	150

第四章 合同实务 154

第一节 合同的起草 154

一、概述 154

二、合同一般条款的起草 154

三、合同其他条款的起草 158

第二节 合同法律审查 158

一、概述 158

二、合同合法性审查 162

三、合同真实性审查 165

四、合同公平性审查 166

五、合同周密性审查 166

六、合同的程序性审查 167

第三节 合同管理 168

一、概述 168

二、合同管理的组织体系 168

三、合同管理制度 170

四、合同管理的基本内容 172

五、合同的监督检查 177

六、合同管理标准化、信息化 179

第五章 企业知识产权法律实务 182

第一节 企业知识产权工作概述 182

一、知识产权概念及其特征 182

二、知识产权制度的作用 184

三、我国知识产权法律体系 186

四、知识产权战略概论 187

五、企业知识产权法律事务基础 191

第二节 企业专利法律实务 193

一、专利与专利权 193

二、授予专利权的条件 195

三、专利的申请程序 196

四、专利权的内容 203

五、专利实施的强制许可 204

六、专利权行使的限制	206
七、专利权的期限、终止与无效	206
八、专利权的保护	209
九、企业专利战略的运用	217
第三节 企业商标法律实务	218
一、商标与商标权	218
二、商标法及其基本原则	220
三、商标权的取得	221
四、驰名商标	226
五、注册商标的续展、转让和使用许可	229
六、注册商标争议的裁定	230
七、商标使用与管理	231
八、注册商标专用权的保护	232
九、企业商标战略的运用	235
第四节 企业著作权法律实务	240
一、著作权的主体与客体	240
二、著作权的取得	242
三、著作权的归属	243
四、著作权的保护期限	245
五、著作权行使的限制	246
六、邻接权	247
七、著作权的保护	250
八、著作权的运用	253
九、计算机软件登记	255
第五节 企业商业秘密法律实务	257
一、商业秘密的概念与特点	257
二、商业秘密的构成要件	258
三、企业商业秘密的保护	262
第六章 涉外投资法律实务	269
第一节 外商投资法律制度	269
一、概述	269
二、外商投资法律制度	270

第二节 中国企业境外投资法律制度	285
一、概述	285
二、境外投资管理制度	287
三、境外投资外汇管理制度	295
四、境外投资后续监管	297
五、境外投资的风险保障和优惠措施	298
六、境外投资审批涉及的实务问题	299
七、境外投资风险防范	299
第三节 涉外投资交易流程	303
一、独家谈判流程	303
二、招标式交易流程	304
三、中国企业涉外投资组织管理实务问题	307
第四节 涉外投资交易结构	308
一、涉外投资主要方式	308
二、资产交易和股权交易比较	308
三、投资主体的选择	309
第五节 法律尽职调查	310
一、法律尽职调查的主要目的和意义	310
二、法律尽职调查常见问题	310
三、法律尽职调查报告	311
四、交易涉及东道国法律调查及外资审批及限制	312
第六节 涉外投资主要法律文件及谈判要点	313
一、概述	313
二、备忘录/意向书及谈判要点	313
三、保密协议及谈判要点	314
四、股权/资产购买协议及谈判要点	316
五、股东协议/合资协议及谈判要点	320
六、商务协议及谈判要点	320
第七节 国际投资争议解决制度	321
一、协议约定条款	321
二、双边投资保护协定	322
三、多边投资保护体制	323

第七章 民事诉讼法律实务	325
第一节 民事案件的主管与管辖	325
一、民事案件的主管	325
二、民事案件的管辖	327
第二节 民事诉讼的当事人	336
一、民事诉讼当事人概述	336
二、共同诉讼人	342
三、诉讼代表人	345
四、第三人	346
第三节 民事诉讼保障制度	348
一、财产保全	348
二、行为保全	351
三、先予执行	354
四、对妨害民事诉讼行为的强制措施	355
五、民事诉讼代理制度	359
第四节 民事诉讼证据制度	361
一、民事诉讼证据的概念和特征	361
二、民事诉讼证据的分类与种类	363
三、证明对象	369
四、证明责任	370
五、证据的调查、收集与保全	374
六、质证	376
七、证据的审核认定	378
第五节 第一审普通程序	380
一、第一审普通程序的概念与特点	380
二、起诉与受理	381
三、审理前的准备	389
四、开庭审理	391
五、审理中特殊情况的处理	395
六、民事裁判	399
第六节 简易程序	402
一、简易程序的概念与特点	402
二、简易程序的适用范围	403

三、简易程序的具体程序规定	405
第七节 第二审程序	408
一、第二审程序的概念	408
二、上诉的提起与受理	409
三、上诉案件的审理	411
四、第二审程序的裁判和特殊情况的处理	413
第八节 审判监督程序	415
一、审判监督程序概述	415
二、人民法院决定再审	416
三、人民检察院抗诉提起再审	417
四、当事人申请再审	419
五、再审案件的审判程序	422
第九节 督促程序	425
一、督促程序概述	425
二、支付令的申请和受理	426
三、支付令的发出和效力	427
四、支付令的异议和督促程序的终结	429
第十节 公示催告程序	431
一、公示催告程序概述	431
二、公示催告的申请与受理	433
三、公示催告案件的审理	433
四、除权判决	434
第十一节 执行程序	435
一、执行程序概述	435
二、执行主体	437
三、执行客体	438
四、执行根据	439
五、执行管辖	439
六、执行开始	440
七、执行措施	446
八、执行阻却和执行回转	454
九、执行救济	458
十、执行期限和执行监督	461

第十二节 涉外民事诉讼程序的特别规定	462
一、涉外民事诉讼程序概述	462
二、涉外民事诉讼管辖	466
三、涉外民事诉讼的期间、送达与财产保全	468
四、司法协助	471
第八章 民商事仲裁法律实务	477
第一节 民商事仲裁制度概述	477
一、民商事仲裁的概念	477
二、民商事仲裁制度的种类	477
三、民商事仲裁的适用范围	478
四、民商事仲裁的基本原则和基本制度	479
第二节 民商事仲裁组织机构及仲裁规则	481
一、民商事仲裁组织机构	481
二、仲裁规则	485
第三节 仲裁当事人与仲裁代理人	486
一、仲裁当事人	486
二、仲裁代理人	487
第四节 仲裁协议	488
一、仲裁协议概述	488
二、仲裁协议的效力	491
三、仲裁协议的无效和失效	492
第五节 仲裁程序	493
一、仲裁申请与受理	493
二、仲裁中的保全	497
三、仲裁庭的组成	499
四、审理和裁决	501
五、仲裁裁决的执行	507
第六节 人民法院对仲裁的监督	509
一、仲裁裁决的撤销	509
二、不予执行仲裁裁决	511
三、申请撤销仲裁裁决与申请不予执行仲裁裁决的关系	512
第七节 涉外仲裁的特别规定	513

一、涉外仲裁概述	513
二、涉外仲裁机构	515
三、涉外仲裁程序	516
四、对涉外仲裁裁决的承认和执行	519
五、对涉外仲裁裁决的撤销和不予执行	520
第九章 其他法律实务	521
第一节 企业规章制度管理	521
一、企业规章制度概述	521
二、企业规章制度制定的要求	523
三、企业规章制度制定的程序	525
四、企业法律顾问在规章制度制定工作中的作用和任务	526
第二节 企业登记法律实务	527
一、企业登记概述	527
二、企业法人登记	530
三、公司登记	532
四、合伙企业登记	538
第三节 企业破产重组	540
一、企业破产概述	540
二、企业破产申请和受理	543
三、债务人财产的管理	547
四、债权申报和债权人会议	551
五、企业重整	556
六、企业破产和解	559
七、企业破产清算	561
第四节 法制宣传教育	564
一、法制宣传教育概况	564
二、“五五”普法工作成果和基本经验	567
三、做好“六五”的启动工作	570
第五节 企业外聘律师管理	573
一、外聘律师概述	573
二、外聘律师的选择	577
三、外聘律师的管理	580

第一章

企业法律顾问制度与 法律风险防范机制

第一节 企业法律顾问制度概述

一、企业法律顾问制度的发展历程

(一) 企业法律顾问制度的初创

新中国成立初期，随着农村土地改革的基本完成和国民经济的全面恢复，全国进入了大规模的经济建设时期。与此同时，与经济建设有关的法律、法规，如《私营企业暂行条例》、《公私合营工业企业暂行条例》、《关于在国营厂矿企业中实行厂长负责制的决定》等相继公布，1954年9月第一届全国人民代表大会又通过了首部《中华人民共和国宪法》。在这种形势下，一些企业为适应依法经营和发展的需要，开始在企业内部设立“法律室”。周恩来总理在1955年1月13日国务院常务会议上对建立法律室做出了原则指示。国务院法制局根据国内有些机关、企业已有的初步经验，并参照苏联的先进经验，起草了《国务院法制局关于法律室任务职责和组织办法的报告》（以下简称《报告》），于1955年3月28日上报国务院。国务院于同年4月26日下发了《中华人民共和国国务院批转〈关于法律室任务职责和组织办法的报告〉的通知》（以下简称《通知》）。《报告》和《通知》是新中国成立后国家机关和国营企业法制机构建设的最早文件依据，也是我国企业法律顾问制度诞生的重要标志。《报告》和《通知》明确了