



2008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

2008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

D926.5/42

:2008(2)

2008

2008 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

2008 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

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 / 2008 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, 2008. 4

2008 年全国企业法律顾问执业资格考试用书

ISBN 978 - 7 - 5058 - 7067 - 3

I. 全… II. 2… III. 企业 - 法律顾问 - 资格考核 -
中国 - 自学参考资料 IV. D926.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 037767 号

责任编辑：吕 萍 周秀霞

责任校对：杨晓莹

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

2008 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：100036

总编室电话：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)

北京天宇星印刷厂印刷

永胜装订厂装订

760×960 16 开 34 印张 610000 字

2008 年 4 月第 1 版 2008 年 4 月第 1 次印刷

印数：00001—14000 册

ISBN 978 - 7 - 5058 - 7067 - 3/F · 6318 定价：46.00 元

(图书出现印装问题，本社负责调换)

(版权所有 翻印必究)

2008 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 李荣融

编委会副主任 黄淑和

主 编 周渝波

副 主 编 于 吉 陈丽洁

编委会委员 (按姓氏笔画排序)

于 安	于腾群	王人博	王黎晓
龙翼飞	白 彦	毕 颖	朱力宇
衣学东	孙才森	孙宪忠	李申田
肖福泉	吴文龙	张长青	张 华
张锦平	周巧凌	周 昊	顾 炜
徐孟洲	康万福	程晓璜	魏素艳

本书编写人员 (按姓氏笔画排序)

于腾群	叶小忠	衣学东	汤建新
孙 林	李申田	肖福泉	张长青
范英敏	周渝波	莫开勤	郭宏彬
康万福	程晓璜		

出版说明

随着我国社会主义市场经济体制的不断完善和企业改革的不断深化,企业法律顾问制度已成为我国企业的一项重要管理制度,企业法律顾问工作已逐步走上规范化、制度化的轨道。企业法律顾问作为企业的管理人员在企业依法决策、依法经营管理和依法维护合法权益方面发挥着日益突出的作用,并成为我国企业在经济全球化进程中增强国际竞争力的一支不可缺少的法律力量。我国加入世贸组织后,市场竞争更加激烈,企业法律顾问作为具备法律知识和企业管理知识的复合型人才,肩负的工作任务越来越重,素质要求也越来越高。因此,尽快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,国家于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八次,2008年10月将举行第九次考试。希望符合报考条件的人员踊跃报名,积极准备,认真应试,共同为我国企业法律建设作出贡献。

为了适应全国企业法律顾问执业资格考试的发展需要,编委会总结历次考试的情况,同时根据国家有关部门在国家重点企业积极推进企业总法律顾问制度和企业法律风险防范机制建设的进展理论,结合近一年来新制定或修订的法律法规,组织部分专家和有关人员,对《全国企业法律顾问执业资格考试复习指南》作了修订,增加了新通过的《反垄断法》、《劳动合同法》等重要内容。新版《全国企业法律顾问执业资格考试复习指南》按全国法律顾问执业资格考试的科目设置,仍分为四册,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。

新版《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,尤其着重介绍了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到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。

鉴于企业法律顾问执业资格制度是一项不断探索和完善的制度,组织考试的有关工作还有待于进一步改进和完善,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。

2008 年全国企业法律顾问执业资格考试用书编委会

2008 年 4 月

目

录

第一章 企业法律顾问制度概论	1
第一节 企业法律顾问制度的发展历程	1
一、企业法律顾问制度的初创	1
二、企业法律顾问制度的恢复	3
三、企业法律顾问制度的发展	3
四、现代企业法律顾问制度的探索与规范	5
五、我国企业总法律顾问制度工作的开展情况	7
第二节 企业法律顾问制度	10
一、企业法律顾问制度的概念	10
二、企业法律顾问制度的意义	11
三、企业法律顾问制度的基本内容	12
四、企业总法律顾问制度	13
五、企业法律顾问协会	17
第三节 企业法律顾问	21
一、企业法律顾问的概念和特征	21
二、企业法律顾问的任职条件	22
三、企业法律顾问的管理体制	22
四、企业法律顾问的任务和工作原则	23
五、企业法律顾问的权利和义务	26
六、企业法律顾问的专业技术等级制度	29
七、监督检查和奖惩	29
八、企业法律顾问与律师的关系	30
第四节 企业法律事务机构	32
一、企业法律事务机构的概念和特征	32
二、企业法律事务机构的设置	33
三、企业法律事务机构的职能	36

第五节 企业总法律顾问 37

- 一、企业总法律顾问的概念和特征 37
- 二、企业总法律顾问的设置和主要职责 39
- 三、企业总法律顾问制度下的法律事务管理模式 41

第二章 参与企业重大经营决策和重要经济活动 44

第一节 企业重大经营决策和重要经济活动概述 44

- 一、企业重大经营决策的概念和内容 44
- 二、企业重大经营决策构成要素和特点 45
- 三、企业重大经营决策的主要原则 45
- 四、企业重大经营决策基本程序 46
- 五、企业重大经营决策的主要类型 46
- 六、企业重要经济活动 47

第二节 企业法律顾问参与企业重大经营决策和重要

经济活动的作用及其制度保证 47

- 一、企业法律顾问参与企业重大经营决策的作用 47
- 二、企业法律顾问参与企业重大经营决策的制度保证 48
- 三、企业法律顾问参与重要经济活动的作用 49

第三节 企业法律顾问参与企业重大经营决策和重要

经济活动的主要方式 49

- 一、参加企业重大经营决策会议 49
- 二、为企业领导决策提供咨询意见 50
- 三、起草、修改、审核有关法律文件 51
- 四、办理重大经营决策和重要经济活动中的具体事务 52
- 五、企业法律顾问主动提出意见和方案，促请领导做出决策 52

第四节 企业法律顾问参与企业重大经营决策和重要

经济活动的基本要求 53

- 一、了解决策事项和经济活动的有关背景 53
- 二、了解有关当事人的资信情况 54
- 三、熟悉有关的法律、法规、规章和政策 55
- 四、协调好与企业有关业务部门的关系 55
- 五、为经营决策和经济活动提供正确完整的法律意见和方案 56

第五节 法律意见书和法律审核意见表 56

- 一、法律意见书的特点和作用 57
- 二、法律意见书的基本内容和格式 57
- 三、法律意见书的要求 58

四、法律审核意见表	59
第六节 企业改制	60
一、企业改制的内涵和目的	60
二、企业改制的原则	60
三、企业改制的主要形式	60
四、企业改制的有关环节	71
第七节 企业重组上市	73
一、企业重组上市概述	73
二、企业重组上市主要阶段及企业法律顾问的任务	74
三、企业重组上市有关要求	75
四、上市公司运行规范	79
第三章 合同实务	91
第一节 合同效力与合同解释	91
一、合同关系问题与合同权利	91
二、合同条款	92
三、合同成立与生效	95
四、合同效力状态	99
五、合同效力内容的扩张	100
六、合同的解释	102
第二节 合同的履行	104
一、履行规则	104
二、合同约定不明确时的履行规则	106
三、代为履行和代为受领的规则	108
四、合同履行中的债权人的代位权	110
五、合同履行中的债权人的撤销权	113
六、合同权利义务终止	116
第三节 合同的责任	118
一、违约行为	118
二、预期违约及其责任	120
三、实际违约及其责任	122
四、缔约过失责任	126
五、免责条款	130
六、违约损害赔偿	132
七、违约金	139
八、定金	141

九、违约责任与侵权责任竞合	144
第四节 合同的起草	149
一、合同起草概述	149
二、合同一般条款的起草	152
三、合同其他条款的起草	159
第五节 合同的审查	161
一、合同审查概述	161
二、合同合法性审查	167
三、合同真实性审查	171
四、合同公平性审查	172
五、合同周密性审查	172
第六节 企业合同管理	174
一、企业合同管理概述	174
二、企业合同管理的组织体系	174
三、企业合同管理制度	178
四、企业合同管理的基本内容	182
五、企业合同的监督检查	191
第四章 企业知识产权工作实务	196
第一节 企业知识产权法律事务基础	196
一、知识产权法律事务的业务范围	196
二、办理知识产权法律事务的特点	197
三、办理知识产权法律事务的要求	198
四、办理知识产权法律事务的主要职责	198
第二节 企业知识产权获取、确权策略和常见技巧	199
一、专利权的获取	199
二、商标专用权的获取	201
三、著作权的取得	205
四、商业秘密的认定	206
第三节 企业知识产权运用的操作技巧	209
一、专利权的运用	209
二、商标权的运用	211
三、著作权的运用	217
四、知识产权资本运营技巧	220
五、知识产权的综合运用	222
第四节 企业知识产权法律风险防范和应对的操作技巧	224

一、企业知识产权流失的几种情形及应对	224
二、防范知识产权侵权纠纷	228
三、应对知识产权侵权纠纷	229
第五章 办理企业破产事务	239
第一节 破产法概述	239
一、破产和破产法	239
二、破产法的适用范围	241
三、破产原因	241
四、破产案件的管辖	242
五、破产程序的境外效力	242
第二节 破产申请和受理	243
一、破产申请	243
二、破产案件的受理	244
第三节 债务人财产的管理	247
一、管理人	247
二、债务人财产	248
三、破产费用和共益债务	251
第四节 债权申报和债权人会议	251
一、债权申报	251
二、债权人会议	253
三、债权人委员会	255
第五节 重整程序	256
一、重整申请和重整期间	256
二、重整计划的制定和批准	257
三、重整计划的执行	258
第六节 和解程序	259
一、和解申请和裁定和解	260
二、和解协议的通过和认可	260
三、和解协议的法律效力与执行	260
四、庭外和解	261
第七节 破产清算	262
一、破产宣告	262
二、破产财产的变价和分配	263
三、破产清算程序的终结	264

第六章 办理民事诉讼事务	266
第一节 民事诉讼概述	266
一、民事诉讼的概念和特点	266
二、民事诉讼的基本原则	266
三、民事诉讼的基本制度	271
第二节 民事诉讼的管辖制度	276
一、管辖的概念及种类	276
二、级别管辖	277
三、地域管辖	278
四、裁定管辖	282
五、管辖权异议	283
第三节 民事诉讼的当事人与诉讼代理人	284
一、民事诉讼当事人概述	284
二、共同诉讼人	290
三、诉讼代表人	292
四、第三人	294
五、诉讼代理人	296
第四节 民事诉讼证据制度	298
一、民事诉讼证据的概念和特征	298
二、民事诉讼证据的分类与种类	299
三、证明责任	303
四、证明对象	304
五、证据的调查、收集与保全	305
六、质证	307
七、证据的审核认定	308
第五节 法院调解制度	310
一、法院调解的概念和原则	310
二、法院调解的程序	312
三、调解书的制作及效力	313
第六节 财产保全与先予执行	314
一、财产保全	314
二、行为保全	316
三、先予执行	319
第七节 对妨害民事诉讼的强制措施	320
一、对妨害民事诉讼强制措施的概念	320

二、妨害民事诉讼行为的种类及构成要件	321
第八节 第一审普通程序	324
一、第一审普通程序的概念与特点	324
二、起诉与受理	325
三、审理前的准备	333
四、开庭审理	335
五、审理中特殊情况的处理	337
六、民事判决、裁定和决定	341
第九节 简易程序	344
一、简易程序的概念	344
二、简易程序的特点	344
三、简易程序的适用范围	346
四、简易程序的具体程序规定	347
第十节 第二审程序	351
一、第二审程序的概念	351
二、上诉的提起与受理	351
三、上诉案件的审理	354
四、第二审程序的裁判和特殊情况的处理	356
第十一节 审判监督程序	358
一、审判监督程序概述	358
二、人民法院决定再审	359
三、人民检察院抗诉提起再审	360
四、当事人申请再审	361
五、再审案件的审判	364
第十二节 督促程序	366
一、督促程序概述	366
二、支付令的申请和受理	367
三、支付令的发出和效力	368
四、支付令的异议和督促程序的终结	369
第十三节 公示催告程序	370
一、公示催告程序概述	370
二、公示催告的申请与受理	372
三、公示催告案件的审理	373
四、除权判决	374
第十四节 执行程序	375
一、执行程序概述	375

二、执行主体	376
三、执行客体	377
四、执行根据	378
五、执行管辖	379
六、执行开始	380
七、执行措施	383
八、执行阻却和执行回转	390
九、执行期限和执行监督	394
第十五节 涉外民事诉讼程序的特别规定	396
一、涉外民事诉讼程序概述	396
二、涉外民事诉讼管辖	400
三、涉外民事诉讼的期间、送达与财产保全	401
四、司法协助	404
第七章 办理民商事仲裁事务	411
第一节 民商事仲裁制度概述	411
一、民商事仲裁的概念	411
二、民商事仲裁的适用范围	413
三、民商事仲裁的基本原则和基本制度	414
第二节 民商事仲裁机构及仲裁规则	416
一、民商事仲裁机构	416
二、仲裁规则	418
第三节 仲裁当事人与仲裁代理人	419
一、仲裁当事人	419
二、仲裁代理人	420
第四节 仲裁协议	421
一、仲裁协议的概念及内容	421
二、仲裁协议的效力	423
第五节 仲裁程序	425
一、仲裁申请与受理	425
二、仲裁中的保全	426
三、仲裁庭的组成	428
四、审理和裁决	430
第六节 仲裁裁决的执行	435
一、仲裁裁决的执行概述	435
二、仲裁裁决执行的条件	435

三、仲裁裁决执行的程序	436
第七节 人民法院对仲裁的监督	437
一、仲裁裁决的撤销	437
二、不予执行仲裁裁决	439
三、申请撤销仲裁裁决与申请不予执行仲裁裁决的区别	440
第八节 涉外仲裁的特别规定	441
一、涉外仲裁概述	441
二、涉外仲裁机构	443
三、涉外仲裁程序	444
四、对涉外仲裁裁决的承认和执行	447
五、对涉外仲裁裁决的撤销和不予执行	448
第八章 办理非诉讼法律事务	449
第一节 起草、审核企业规章制度	449
一、企业规章制度概述	449
二、企业规章制度制定的要求	451
三、企业规章制度制定的程序	453
四、企业法律顾问在规章制度制定工作中的作用和任务	455
五、外聘律师	456
第二节 办理企业登记	460
一、企业登记概述	460
二、非公司制企业法人登记要求	462
三、公司登记要求	467
四、非企业法人的其他类型企业登记要求	476
五、法律顾问在企业登记工作中的主要任务	480
第三节 参与企业劳动合同的管理	481
一、企业劳动合同管理概述	481
二、企业法律顾问参与劳动合同管理的作用	484
三、企业法律顾问参与劳动合同管理的工作内容	485
第四节 开展法制宣传教育	488
一、法制宣传教育概况	488
二、“四五”普法工作成果	492
三、全国“五五”普法规划的主要内容	493
四、企业开展“五五”普法工作规划的主要内容	494
五、企业法律顾问在法制宣传教育中的职责和作用	498
第五节 企业法律风险防范	500

一、企业法律风险的概念和特征	501
二、企业法律风险的分类	502
三、企业法律风险的客观分析	504
四、企业法律风险的历史分析	505
五、国外公司治理结构及其法律风险防范机制的比较	505
六、企业法律风险的防范策略	509
七、建立企业法律风险防范机制的目标和原则	510
八、企业法律风险防范机制的主要内容和方法	512
九、企业法律风险防范的组织体系和管理模式	518
十、建立企业法律风险防范机制的几个关键问题	520