

2006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

2006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

2006 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

2006 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

责任编辑：吕 萍 张庆杰

责任校对：徐领弟

版式设计：代小卫

技术编辑：潘泽新

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

2006 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

电子邮件：esp@esp.com.cn

北京富达印刷厂印刷

北京万达装订厂装订

760×960 16 开 27.75 印张 480000 字

2006 年 5 月第一版 2006 年 5 月第一次印刷

印数：00001—12000 册

ISBN 7-5058-5591-3/F·4850 定价：38.00 元

(图书出现印装问题，本社负责调换)

(版权所有 翻印必究)

2006 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	张德霖					
副 主 编	于 吉	陈丽洁	周渝波			
编委会委员	李申田	韩岫岚	徐孟洲	朱力宇	张长青	
	程晓瑛	孙才森	张 华	肖福泉	龙翼飞	
	裴广川	宋朝武	于 安	顾 炜	孙 鹏	
	于腾群	吴文龙	衣学东	周 昊	王黎晓	
	卫新华	张锦平				

本书编写人员 (按姓氏笔画排序)

于腾群	衣学东	吕国平	李申田	张长青
宋朝武	邱星美	孙 林	邹列强	辛 杰
汤建新	肖福泉	陈莺喆	周渝波	程晓瑛
杨关善				

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六次,2006年10月将举行第七次考试。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。

为了适应全国企业法律顾问执业资格考试的发展需要,编委会总结前六次考试的情况,同时根据国家有关部门在国家重点企业开展企业总法律顾问制度试点的进展,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》进行了修改和完善。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》的编写,

充分考虑了企业法律顾问工作的性质和要求,根据理论与实践相结合的原则,增加了在法律顾问实务中经常涉及的不可或缺的内容。全书的体例结构更趋合理,内容更加全面、新颖。这套用书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。

2006 年全国企业法律顾问执业资格考试用书编委会

2006 年 4 月

目 录

第一章 企业法律顾问制度概论	(1)
一、我国企业法律顾问制度的历史沿革	(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	(2)
(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)
二、企业法律顾问制度	(7)
(一) 企业法律顾问制度的概念	(7)
(二) 建立和完善企业法律顾问制度的意义	(8)
(三) 企业法律顾问制度的基本内容	(9)
三、企业法律顾问	(10)
(一) 企业法律顾问的概念和特征	(10)
(二) 企业法律顾问的任职条件	(11)
(三) 企业法律顾问的管理体制	(12)
(四) 企业法律顾问的任务和工作原则	(13)
(五) 企业法律顾问的权利和义务	(15)
(六) 企业法律顾问的专业技术等级制度	(17)
(七) 监督检查和奖惩	(18)
(八) 企业法律顾问与律师的关系	(19)
四、企业法律事务机构	(20)
(一) 企业法律事务机构的概念和特征	(20)
(二) 企业法律事务机构的设置	(21)
(三) 企业法律事务机构的构成	(22)
(四) 企业法律事务机构的法律地位	(23)

(五) 企业法律事务机构的职能	(24)
五、企业法律顾问协会	(26)
(一) 企业法律顾问协会的概念和特征	(26)
(二) 企业法律顾问协会的分类	(27)
(三) 企业法律顾问协会会员	(27)
(四) 企业法律顾问协会的业务范围	(27)
(五) 全球企业法律顾问协会 (ACC) 简介	(28)

第二章 企业总法律顾问制度

一、企业总法律顾问的概念和特征	(30)
(一) 企业总法律顾问的概念	(30)
(二) 企业总法律顾问的特征	(30)
二、企业总法律顾问制度的概念与地位	(31)
(一) 企业总法律顾问制度的概念	(31)
(二) 企业总法律顾问制度是企业法律顾问制度的核心	(31)
三、建立企业总法律顾问制度的重要意义	(32)
(一) 标志着企业总法律顾问制度逐步走向成熟	(32)
(二) 有利于完善整个企业法律顾问制度	(33)
(三) 有利于进一步提高企业国际竞争力	(33)
(四) 有利于进一步深化国有企业改革	(34)
(五) 有利于完善国有资产监督管理体制	(34)
四、建立企业总法律顾问制度的基本原则	(35)
(一) 企业自主规范的原则	(35)
(二) 从严约束国有企业的原则	(35)
(三) 企业总法律顾问是企业高级管理人员的原则	(36)
(四) 企业总法律顾问对企业法定代表人 (或主要经营者) 负责的原则	(36)
五、企业总法律顾问制度的主要内容	(36)
(一) 企业总法律顾问的法律地位	(36)
(二) 企业总法律顾问的设置模式	(37)
(三) 企业总法律顾问的聘任	(38)
(四) 企业总法律顾问的主要职责	(38)
(五) 企业总法律顾问制度下的法律事务管理模式	(39)

六、我国建立企业总法律顾问制度工作的开展情况	(41)
(一) 积极开展企业总法律顾问制度的试点工作	(41)
(二) 企业总法律顾问制度的试点成效和主要经验	(41)
(三) 继续积极稳妥地推行企业总法律顾问制度	(42)

第三章 企业法律风险防范

一、企业法律风险与防范机制的基本涵义	(44)
(一) 企业法律风险的概念和特征	(44)
(二) 企业法律风险的分类	(45)
(三) 企业法律风险的客观分析	(46)
(四) 企业法律风险的历史分析	(47)
(五) 企业法律风险的防范机制	(48)
二、不同公司治理结构下的企业法律风险防范机制	
比较研究	(48)
(一) 治理结构与企业法律风险防范机制的关系	(48)
(二) 国外公司治理结构及其法律风险防范机制的比较	(49)
(三) 我国国有及国有控股企业治理结构及其法律风险防范机制	(53)
(四) 企业法律风险防范机制比较的启示	(53)
三、建立企业法律风险防范机制的工作原则和重点	(54)
(一) 建立企业法律风险防范机制的原则	(54)
(二) 建立企业法律风险防范机制的模式选择	(55)
(三) 建立企业法律风险防范机制的思想保证	(56)
(四) 建立企业法律风险防范机制的组织体系	(57)
(五) 建立法律风险防范机制的运行制度	(57)
(六) 建立企业法律风险防范机制的关键环节	(58)
四、加快建立国有企业法律风险防范机制的政策建议	(60)
(一) 加大力度, 积极推行以总法律顾问制度为核心的企业	
法律顾问制度	(60)
(二) 不断探索, 注意将法律风险防范机制建设与国有企业董事会	
试点有机结合起来	(60)
(三) 夯实基础, 抓紧建立企业法律风险全面排查的工作机制	(61)
(四) 增加投入, 尽快搭建企业法律风险防范平台	(61)

第四章 参与企业重大经营决策和重大经济活动	(62)
一、企业重大经营决策与企业法律顾问在决策中的作用	(62)
(一) 企业重大经营决策的概念和内容	(62)
(二) 企业重大经营决策的特点	(63)
(三) 企业重大经营决策的类型	(63)
(四) 企业法律顾问参与企业重大经营决策的作用	(63)
二、企业法律顾问参与企业重大经营决策的方式与制度保证	(64)
(一) 企业法律顾问参与企业重大经营决策的方式	(64)
(二) 企业法律顾问参与企业重大经营决策的制度保证	(67)
三、企业法律顾问参与企业重大经营决策的要求	(67)
(一) 了解决策事项的有关背景	(67)
(二) 了解有关当事人的资信情况	(68)
(三) 熟悉有关的法律、法规、规章和政策	(68)
(四) 协调好与企业有关业务部门的关系	(69)
(五) 为经营决策提供正确完整的法律意见和方案	(69)
四、企业法律顾问参与企业重大经营决策中的	
法律意见书和法律审核意见表	(70)
(一) 法律意见书的特点和作用	(70)
(二) 法律意见书的基本内容和格式	(71)
(三) 法律意见书的要求	(71)
(四) 法律审核意见表	(72)
五、企业法律顾问参与重大经济活动的基本要求和具体任务	(73)
(一) 企业法律顾问参与企业重大经济活动的概述	(73)
(二) 企业法律顾问参与重大经济活动的基本要求	(73)
(三) 企业法律顾问参与企业重大经济活动的具体任务	(74)
六、企业改制	(75)
(一) 企业改制的内涵和目的	(75)
(二) 企业改制的原则	(75)
(三) 企业改制的主要形式	(75)
(四) 企业改制的条件	(80)
(五) 企业改制的程序	(83)
七、企业重组上市	(86)
(一) 企业重组上市的概念	(86)

(二) 企业重组上市的步骤	(86)
(三) 在重组上市工作中企业法律顾问的主要任务和作用	(91)
八、参与涉外经济活动	(92)
(一) 涉外经济活动的概念和类型	(92)
(二) 企业法律顾问在涉外经济活动不同阶段中的工作	(92)
(三) 在涉外经济活动中企业法律顾问应重点注意的 几个法律问题	(95)
(四) 法律顾问应注意的其他问题	(97)
第五章 起草、审查合同与合同管理	(98)
一、合同的起草	(98)
(一) 合同起草概述	(98)
(二) 合同一般条款的起草	(101)
(三) 合同其他条款的起草	(108)
二、合同的审查	(110)
(一) 合同审查概述	(110)
(二) 合同合法性审查	(116)
(三) 合同真实性审查	(120)
(四) 合同公平性审查	(121)
(五) 合同周密性审查	(121)
三、企业合同管理	(123)
(一) 企业合同管理概述	(123)
(二) 企业合同管理的组织体系	(123)
(三) 企业合同管理制度	(127)
(四) 企业合同管理的基本内容	(130)
(五) 企业合同的监督检查	(140)
第六章 其他非诉讼法律事务	(145)
一、参与起草审核企业规章制度	(145)
(一) 企业规章制度概述	(145)
(二) 制定企业规章制度的程序	(148)
(三) 企业规章制度的审查	(150)
(四) 起草审核规章制度案例分析	(152)

二、办理企业登记	(156)
(一) 企业登记类型	(156)
(二) 企业登记机关	(159)
(三) 设立登记	(160)
(四) 变更登记	(165)
(五) 注销登记	(167)
(六) 登记审批程序	(167)
(七) 年检登记	(168)
(八) 企业法律顾问办理企业登记的要求	(169)
三、办理商标、专利和商业秘密等知识产权法律事务	(170)
(一) 依法保护和管理企业知识产权	(170)
(二) 办理商标法律事务	(173)
(三) 办理企业专利法律事务	(179)
(四) 办理企业商业秘密法律事务	(187)
四、开展法制宣传教育	(195)
(一) 法制宣传教育的内涵和意义	(195)
(二) 法制宣传教育的特征	(197)
(三) “四五”普法的主要内容	(199)
(四) 国有及国有控股企业普法工作要求	(201)
(五) 企业法律顾问在普法工作中的作用	(202)
五、外聘律师	(204)
(一) 外聘律师的意义	(204)
(二) 需要聘请律师办理的法律事务的范围	(205)
(三) 如何选聘律师	(205)
(四) 对外聘律师的管理	(206)
 第七章 办理民事诉讼事务	 (208)
一、民事诉讼的基本原则与基本制度	(208)
(一) 基本原则	(208)
(二) 基本制度	(211)
二、民事诉讼管辖的基本规定	(215)
(一) 管辖的概念、意义及其确定原则	(215)
(二) 管辖的种类	(216)

(三) 管辖权异议	(222)
三、民事诉讼当事人与诉讼代理人制度	(223)
(一) 民事诉讼当事人	(223)
(二) 当事人诉讼权利义务的承担	(227)
(三) 追加当事人	(227)
(四) 共同诉讼人	(227)
(五) 诉讼代表人与代表人诉讼	(230)
(六) 民事诉讼第三人	(232)
(七) 诉讼代理人	(233)
四、民事诉讼证据制度	(235)
(一) 民事诉讼证据的概念与特征	(235)
(二) 民事诉讼证据的分类与种类	(236)
(三) 举证责任、证明对象及其免证的事实	(240)
(四) 证明标准	(243)
(五) 证据的收集、调查和保全	(243)
(六) 质证	(245)
(七) 证据的审核认定	(246)
五、诉讼保全与先予执行制度	(248)
(一) 财产保全	(248)
(二) 行为保全	(250)
(三) 先予执行	(253)
六、法院调解制度与当事人和解制度	(254)
(一) 法院调解	(254)
(二) 法院调解的程序	(256)
(三) 调解书的制作及其效力	(257)
(四) 诉讼和解	(258)
七、民事诉讼强制措施	(259)
(一) 对妨害民事诉讼与执行的强制措施的概念	(259)
(二) 《民事诉讼法》及有关司法解释确定的妨害 民事诉讼与执行的行为及其构成要件	(259)
(三) 强制措施的种类与适用	(261)
八、第一审普通程序	(263)
(一) 第一审普通程序的概念与特点	(263)

(二) 起诉与受理	(264)
(三) 答辩与反诉	(269)
(四) 审理前的准备	(272)
(五) 开庭审理与裁判	(273)
(六) 审理中的特殊情况处理	(276)
(七) 诉讼费用	(280)
九、简易程序	(285)
(一) 简易程序的概念	(285)
(二) 简易程序的特点	(286)
(三) 简易程序的适用范围	(288)
十、第二审程序	(290)
(一) 第二审程序的概念	(290)
(二) 上诉的提起与受理	(290)
(三) 上诉案件的审理	(293)
(四) 对不服判决的上诉案件的裁判	(294)
十一、审判监督程序	(296)
(一) 审判监督程序的概念、特点	(296)
(二) 人民法院决定再审	(297)
(三) 检察院抗诉提起再审	(298)
(四) 当事人申请再审	(300)
(五) 再审案件的审判	(301)
十二、督促程序	(302)
(一) 督促程序的概念、特点及意义	(302)
(二) 支付令的申请与受理	(303)
(三) 人民法院对申请的审查和处理	(305)
(四) 支付令的效力	(306)
(五) 债务人的异议	(306)
(六) 督促程序的终结	(307)
十三、公示催告程序	(308)
(一) 公示催告程序的概念、特点及适用范围	(308)
(二) 公示催告程序的申请和受理	(310)
十四、强制执行程序	(312)
(一) 执行与执行程序	(312)

(二) 申请执行的条件与根据	(313)
(三) 执行的原则	(314)
(四) 执行主体和执行客体	(315)
(五) 执行管辖	(318)
(六) 执行开始与执行措施	(319)
(七) 执行阻却和执行回转	(327)
(八) 执行期限与执行监督	(331)
十五、涉外民事诉讼程序的特别规定	(333)
(一) 涉外民事诉讼与涉外民事诉讼程序的概念	(333)
(二) 涉外民事诉讼的一般原则	(334)
(三) 涉外民事诉讼的管辖	(337)
(四) 涉外民事诉讼的期间与送达	(340)
(五) 涉外民事诉讼的财产保全	(343)
(六) 民事案件的国际司法协助	(345)
十六、企业法律顾问参加民事诉讼应注意的主要问题	(351)
(一) 企业法律顾问参加民事诉讼的概念	(351)
(二) 企业法律顾问参加民事诉讼的主要特征	(351)
(三) 企业法律顾问参加民事诉讼的主要职责	(352)
 第八章 办理企业破产法律事务	(353)
一、我国的破产法与企业法人破产还债程序	(353)
(一) 《企业破产法》的适用范围	(353)
(二) “企业法人破产还债程序”的适用范围	(354)
(三) 企业清算与破产的关系	(354)
二、破产程序的开始	(356)
(一) 破产案件的管辖与申请	(356)
(二) 破产原因	(359)
(三) 破产案件的受理	(360)
三、债权人会议	(365)
(一) 债权人会议的性质与职权	(365)
(二) 债权人会议的召开与会议决议的效力	(366)
四、破产和解与整顿	(367)
(一) 和解	(367)

(二) 整顿	(370)
五、破产宣告	(371)
(一) 破产宣告及法律后果	(371)
(二) 清算组	(375)
(三) 破产债权	(379)
(四) 破产财产	(381)
六、破产清偿程序	(384)
(一) 破产清偿顺序	(384)
(二) 破产程序终结	(385)
七、国有企业政策性破产的有关规定	(387)
(一) 国有企业政策性破产的适用范围	(387)
(二) 国有企业政策性破产的主要文件依据	(387)
(三) 国有企业政策性破产的主要特点	(387)
(四) 国有企业政策性破产的主要程序	(388)
八、企业法律顾问在企业破产活动中的主要任务	(389)

第九章 办理民商事仲裁事务	(391)
一、民商事仲裁的概念与适用范围	(391)
(一) 民商事仲裁的概念	(391)
(二) 民商事仲裁的适用范围	(392)
二、民商事仲裁的基本原则	(392)
(一) 当事人意思自治原则	(392)
(二) 根据事实、符合法律、公平合理地解决纠纷原则	(393)
(三) 独立公正原则	(393)
(四) 一裁终局原则	(393)
三、民商事仲裁机构及仲裁规则	(393)
(一) 民商事仲裁机构	(393)
(二) 仲裁规则	(394)
四、仲裁当事人及仲裁代理人	(395)
(一) 仲裁当事人	(395)
(二) 仲裁代理人	(397)
五、仲裁协议	(399)
(一) 仲裁协议的内容	(399)

(二) 仲裁协议的效力	(400)
(三) 仲裁条款的独立性	(402)
六、仲裁程序	(403)
(一) 申请与受理	(403)
(二) 审理与裁决	(406)
(三) 财产保全	(409)
七、仲裁裁决的执行	(410)
(一) 仲裁裁决执行的特点	(410)
(二) 仲裁裁决执行的条件	(411)
(三) 仲裁裁决的执行管辖	(412)
八、人民法院对仲裁的监督	(413)
(一) 仲裁裁决的撤销	(413)
(二) 不予执行	(418)
(三) 撤销和不予执行仲裁裁决的区别	(419)
九、涉外仲裁的特别规定	(420)
(一) 涉外仲裁机构	(420)
(二) 涉外仲裁协议	(421)
(三) 涉外仲裁程序	(422)
(四) 涉外仲裁裁决的承认与执行	(423)
(五) 涉外仲裁裁决的撤销	(424)
十、企业法律顾问如何办理仲裁案件	(424)
(一) 运用仲裁, 解决纠纷	(424)
(二) 收集证据, 积极应对	(425)
(三) 对裁决结果的处理	(425)