

学习单元 8 企业争议纠纷的解决,

【学习目的与要求】

掌握各种证据的收集方法,能够协助企业领导全面衡量后选择适当的争议解决途径和做好社会律师的聘任管理工作。

【学习重点与提示】

证据的收集整理,证据的“三性”分析。

工作任务 1 做好应对争议纠纷的准备

争议纠纷是令人厌恶的但往往又是难以避免的。企业法务工作的理想状态是有效地防止了各种争议纠纷的发生,天下太平,但这往往只是一厢情愿。因为争议纠纷有时并不以本企业单方意志为转移,即使我们自己想息事宁人,也无法阻止他人的肆意妄为、挑衅侵害。所以,从一定意义上说,争议纠纷是企业经营管理过程中必然产生的副产品。

应对争议纠纷的根本之道是规范企业各种经营行为,保证在法律上处于有利有理的地位,但仅此是远远不够的。因为争议纠纷通过法律途径解决时,有着特定的条件要求,就是要有充分的证据证明自己行为和权益的正当性,没有证据证明的事实得不到法律的认可,权益也无法得到法律保护。因此,收集保存证据是应对争议纠纷的一项基础性工作。但是,实践中,经常出现企业业务部门工作人员由于认识上的偏差,片面追求工作效率,或者被交易过程中表面的“友好”气氛所迷惑等多方面原因,对经营管理过程中的各种证据收集保存重视不够、缺乏敏感,导致企业陷入有理输“官司”情况发生。所以,我们认为,企业法务人员应对争议纠纷、预防法律风险的一项主要工作就是要做好与经营有关的证据收集保存。

步骤 1 选择证据收集途径

证据的收集保存分为争议发生前后两个时段。争议发生后的证据收集保存一般由法务人员单独负责。争议发生前的证据是企业经营管理过程中形成的原始第一手资料,散落在各个业务部门,需要业务部门与法务人员共同参与,完成收集保存的任务。为此,法务人员一方面要加强与业务部门的沟通、交流、咨询、培训,帮助员工树立风险意识,充分发挥他们的作用;另一方面,要积极推动和建立企业档案管理制度,督促制度的贯彻执行。

步骤 2 选择证据收集方法

企业的争议大致可以分为合同争议和侵权争议两种类型,相应的证据收集保存侧重点有所不同。应对侵权争议的证据收集主要有两方面工作:

一是收集己方权益的合法性证据,申办、保管、理顺、明确公司有形资产与无形资产的各种权属、证照。

二是围绕侵权人侵权的构成要件收集相关证据,包括侵权人的基本情况、侵权行为情况、损害事实情况等,或者被他人指控情况下己方没有侵权的事实证据。

应对合同争议主要应注意固定各种合同签订或变更的文本、履行合同的各种凭证等,围绕着违约构成要件的交易事实、己方履约事实展开。

步骤 3 分析证据特性

要按照证据的“三性”要求——合法性、关联性、真实性,细致甄别证据,固定有效证据,提高证据的证明力。这项工作说起来容易做起来难,需要很强的专业经验,必须十分谨慎。在实际操作时,一个有效方法是跳出当事人的固定思维,站在一个第三者角度对证据进

行分析判断。

因为一旦争议不得不通过诉讼或仲裁解决时，证据“三性”的判断权掌握在没有亲历事情经过的法官、仲裁员手中，如何让他们确信证据的效力才是胜负的关键，而他们的判断与亲历者往往是不一样的。

比如，实践中，经营交易往往采取传真、电话、电子邮件等方式进行，对当事人来说相应的证据的“三性”没有任何问题，但对于法官、仲裁员来说，由于这些证据存在着复制可能，其真实性就很难认定。这一类的证据往往需要其他证据进一步佐证才能得到认定。

又比如，实践中很多企业送货往往由接受方业务员在送货单上签字确认，在双方友好时期这不会有什么问题，但若发生争议打“官司”了，签字人的身份可能就有疑问。

工作任务2 慎重选择争议纠纷的解决方式

企业发生的争议纠纷大多数是民事的，其可以采取的解决方式主要有协商、调解、诉讼和仲裁。这几种方式各有利弊，究竟如何选择应以企业利益最大化为考量出发点。当然，利益的考虑还要全面，不仅考虑眼前利益还要考虑长远利益，不仅考虑经济利益还要考虑社会利益。实践中，这种选择由企业决策层最终作出，法务人员提供专业参考意见。

步骤1 选择协商解决

协商是当事人在平等基础上，本着互谅互让的精神，在法律规定范围内，就争议纠纷的解决达成一致的方式。这是一种省时省力、简便易行、互利双赢的解决方式，实践中为企业首选。但协商不是民事纠纷解决的法定程序，协商达成的协议不具有强制执行力，一旦一方反悔，就不得不寻求其他方式。有时还要注意，协商应有个“度”，不要落入对方利用协商拖延时间，甚至导致耽误诉讼时效的圈套。

步骤2 选择调解解决

调解是在当事人自愿基础上，请求共同信任的第三人出面调停，解决当事人之间纠纷的一种方式。这种方式的效果往往取决于第三方的权威性，其他特点与协商方式基本一致，这里不再赘言。

步骤3 请求行政机关处理

既当事人请求某项事务的法定行政管理部门依法处理相关的纠纷。这在侵权纠纷，特别是知识产权纠纷中经常采用的解决方式。

行政部门对侵权行为可以采取的措施主要是：

- 1、认定侵权行为，责令侵权人立即停止侵权行为及给予侵权人一定的行政处罚；
- 2、应当事人的请求就侵权的赔偿数额进行调解。

通过行政机关调处纠纷的好处是手续简便、方式灵活，快捷高效，但它不是最终途径。当事人对行政机关的处理不服的，还可以对侵权认定提起行政诉讼或对赔偿的调解提起民事诉讼，因此可能反而可能耽误时间。

步骤4 选择仲裁解决

仲裁是当事人提请仲裁机构对纠纷进行裁决的活动。仲裁有两个前提条件：

- 1、当事人之间签定有仲裁协议，明确约定了请求仲裁、仲裁事项、仲裁机构等内容；
- 2、属于仲裁范围，既提请仲裁事项是平等主体的公民、法人和其他组织之间发生的合同纠纷和其他财产纠纷，婚姻、收养、监护等具有人身性质的纠纷和侵权纠纷不属于仲裁范围。

步骤5 选择诉讼解决

就是向人民法院提起诉讼，请求法院对纠纷审理后作出判决。这是最权威最有效的问题解决途径，但其弊端也非常明显，耗时漫长，成本较高，伤和气。所以对诉讼既不能害怕又要慎重选择。

工作任务3 聘任与管理社会律师

步骤1 考量聘任社会律师的必要

对于企业争议和其它法律事务的处理，社会律师与企业内部法务人员之间是一种互补非竞争关系。根据需要，有些争议纠纷和法律事务的处理可能需要聘任社会律师，对此法务人员不应有抵触情绪。

什么情况下需要聘请社会律师，一般需要考虑下列因素：

1、是否有专业上和法律上的需要。处理争议或法律事务需要的法律知识和经验是法务人员不熟悉的时，就需要通过聘请律师来处理。如海事、证券、期货、知识产权等新型法律业务。其中有些业务法律还强制性规定只能由律师办理的，法务人员就不能做。还有诉讼事务的多少及争议中是否需要以律师名义调取证据也是需要考虑的。

2、是否能更有效率。即使有些业务法务人员可以处理，但若企业日常法律事务很多，法务人员的精力难以应付额外的任务，也可以外聘律师提供更有效的服务，既使法务人员有更多的时间和精力做好企业法治管理工作，又提高了企业法治的效率，同时还提高了法务人员的业务能力和工作水平。

3、费用发生情况。很显然，如果企业内部法务人员完全可以承担的案件或其他法律事务，由企业内部法务人员来承办可以节省大量的法律服务费用。

步骤2 负责社会律师的选聘和联络

当经过全面衡量确定外聘律师来处理纠纷或其他法律事务后，除非企业没有内部法务人员，否则应由企业内部法务人员负责外聘律师的选聘和联络。这有两方面的好处，一方面，法务人员对律师的工作更熟悉和了解，能够对律师的工作进行更有效的监督和控制，另一方面，法务人员与律师均受过法律知识的培训，能够更有效的沟通，企业内部法务人员能够更准确地将企业内部情况介绍给外部律师，同时也能够把外部律师的意见更有效地介绍给经理人员。

外聘律师的管理主要有两项：

- 1、选聘一个满意的律师。
- 2、加强对外聘律师的管理监督。

准备诉讼时，企业内部法务人员要求外部律师提供一份计划，包括：对所承办案件不同方案、不同策略的简要说明；案件承办工作的时间安排；所承办案件各个阶段的费用估算。

全国迷你型MBA职业经理双证班

- 学习方式：**全国招生 函授学习 权威双证 国际互认**
- 认证项目：注册职业经理**MBA**、人力资源总监、品质经理、生产经理、营销策划师、物流经理、项目经理、企业管理咨询师、企业总经理、营销经理、财务总监、酒店经理、企业培训师、采购经理、**IE**工业工程师、医院管理、行政总监、市场总监、工厂管理、服装企业管理、六西格玛管理师、车间主管、经济管理师、生产运营管理师、微营销管理师**MBA**等高级认证。
- 颁发双证：高级注册 经理资格证+**MBA**研修证+人才测评证+全套学籍档案
- 收费标准：仅收取**1280元** 招生网址：www.mhjy.net
- 报名电话：**13684609885 0451—88342620**
- 咨询邮箱：xchy007@163.com 咨询教师：王海涛
- 学校地址：哈尔滨市道外区南马路**120**号职工大学（美华教育）



美华论坛
www.mhjy.net

- 颁证单位：中国经济管理大学
- 主办单位：美华管理人才学校

全国职业经理MBA双证班

精品课程 火热招生

函授学习 权威双证 全国招生 请速充电



- 近千本**MBA**职业经理教程免费下载
- -----请速登陆: www.mhjy.net

企业争议纠纷的解决案例库

案例 1

杭州甲化工厂与南京乙化工公司在苏州签订了一份化工原料买卖合同，双方约定由杭州甲化工厂用灌装车向南京乙化工公司发运化工原料共 50 吨，货到付款。没有约定合同争议管辖地。南京乙化工公司又将其中的 30 吨转让给武汉丙化学品公司，而承运该批货物的南京丁运输公司驶往武汉的货轮在安庆江面撞上重庆戊轮船公司正常行驶的客轮，部分化工原料泄漏至江面，污染了沿江水产养殖场。

1. 如果杭州甲化工厂起诉南京乙化工公司，要求给付货款，则具有管辖权的法院是（ ）。

A. 杭州市有关人民法院 B. 南京市有关人民法院 C. 苏州市有关人民法院 D. 武汉市有关人民法院

【解析】本题考查的知识点是合同纠纷的管辖法院确定。《民事诉讼法》第 24 条规定，因合同纠纷提起的诉讼，由被告住所地或者合同履行地人民法院管辖。《合同法》第 62 条规定，当事人就有关内容约定不明确，依照本法第 61 条的规定仍不能确定的，适用下列规定：(三)履行地点不明确，给付货币的，在接受货币一方所在地履行；交付不动产的，在不动产所在地履行；其他标的，在履行义务一方所在地履行。因此，正确答案是 AB。2. 如果杭州甲化工厂向有管辖权的人民法院起诉，南京乙化工公司应诉答辩。在庭审中南京乙化工公司主张起诉前双方曾以传真方式进行协商，合意由上海仲裁委员会仲裁，并出示了相应的证据。对此，人民法院下列做法中，错误的是（ ）。

A. 裁定终结诉讼，由当事人向上海仲裁委员会申请仲

B. 裁定传真函不是仲裁协议的有效形式，应继续审理

C. 审理该案的法院已取得管辖权，应继续审理

D. 裁定驳回起诉

【解析】本题考查的知识点是特定情形下人民法院对签订仲裁协议的双方纠纷的处理。《仲裁法》第 26 条规定，当事人达成仲裁协议，一方向人民法院起诉未声明有仲裁协议，人民法院受理后，另一方在首次开庭前提交仲裁协议的，人民法院应当驳回起诉，但仲裁协议无效的除外；另一方在首次开庭前未对人民法院受理该案提出异议的，视为放弃仲裁协议，人民法院应当继续审理。本题中，南京乙公司在庭审中才主张双方曾就争议处理约定了仲裁条款，人民法院应当继续审理。正确答案是 ABD。

3. 如果南京乙化工公司因货物损失对南京丁运输公司提起诉讼，双方未在合同中约定管辖法院，则对本案有管辖权的法院是（ ）。

A. 南京市有关人民法院

B. 武汉市有关人民法院

C. 安庆市有关人民法院

D. 杭州市有关人民法院

【真题解析】本题考查的知识点是运输合同纠纷的管辖法院确定。《民事诉讼法》第 28 条规定，因铁路、公路、水上、航空运输和联合运输合同纠纷提起的诉讼，由运输始发地、目的地或者被告住所地人民法院管辖。因此，正确答案是 AB。

4. 如果杭州甲化工厂与南京乙化工公司在签订合同时欲约定管辖法院，那么，双方当事人可以约定的管辖法院有（ ）。

A. 南京市有关人民法院

B. 苏州市有关人民法院

C. 安庆市有关人民法院

D. 杭州市有关人民法院

【解析】本题考查的知识点是约定管辖的选择。《民事诉讼法》第 25 条规定，合同的双方当事人可以在书面合同中协议选择被告住所地、合同履行地、合同签订地、原告住所地、标的物所在地人民法院管辖，但不得违反本法对级别管辖和专属管辖的规定。因此，正确答案是 ABD。

5. 如果沿江受到化工原料污染的水产养殖户欲提起损害赔偿诉讼，具有管辖权的法院是（ ）。

A. 安庆市有关人民法院

B. 南京市有关人民法院

C. 杭州市有关人民法院

D. 重庆市有关人民法院

【解析】本题考查的知识点是侵权纠纷管辖的确定。《民事诉讼法》第 29 条规定，因侵权行为提起的诉讼，由侵权行为地或者被告住所地人民法院管辖。因此，正确答案是 AB。

案例 2

东方市城南区飞天广告公司诉东方市城北区太阳食品公司拖欠广告费 40 万元纠纷案件，经城北区人民法院审理后，判决太阳食品公司败诉，太阳食品公司不服，上诉至东方市中级人民法院，市中级人民法院作出终审判决，驳回上诉，维持原判。由于太阳食品公司拒绝履行判决，飞天广告公司欲申请强制执行。

6. 如果飞天广告公司有证据证明太阳食品公司在东方市城东区有一座价值 50 万元的房产，那么，对本案有执行管辖权的人民法院有（ ）。

- A. 城南区人民法院
- B. 城北区人民法院
- C. 东方市中级人民法院
- D. 城东区人民法院

【解析】本题考查的知识点是民事诉讼中的专属管辖。根据《民事诉讼法》第 34 条规定，因不动产纠纷提起的诉讼，由不动产所在地人民法院管辖。因此，正确答案是 D。

7. 如果人民法院受理执行申请后，太阳食品公司拟对该法院提出管辖权异议。关于该管辖权异议的说法，正确的是（ ）。

- A. 太阳食品公司应当自收到执行通知书之日起十日内提出
- B. 人民法院对太阳食品公司提出的管辖权异议，应当审查，异议不成立的，裁定驳回
- C. 太阳食品公司对该管辖权异议裁定不服，可以向该人民法院的上一级人民法院申请复议
- D. 管辖权异议审查期间，应停止执行，但复议期间，不停止执行

【解析】本题考查的知识点是管辖权异议。根据《最高人民法院关于适用(中华人民共

和《民事诉讼法》执行程序若干问题的解释》第 3 条规定，人民法院受理执行申请后，当事人对管辖权有异议的，应当自收到执行通知书之日起 10 日内提出。人民法院对当事人提出的异议，应当审查。异议成立的，应当撤销执行案件，并告知当事人向有管辖权的人民法院申请执行；异议不成立的，裁定驳回。当事人对裁定不服的，可以向上一级人民法院申请复议。管辖权异议审查和复议期间，不停止执行。因此，正确答案是 ABC。

8. 如果在执行过程中，太阳食品公司提出目前暂时没有支付能力，申请提供担保，关于本案执行担保的说法，正确的是（ ）。

- A. 太阳食品公司的执行担保申请须经甲公司同意，并由人民法院决定
- B. 人民法院批准担保申请后，太阳食品公司应当向人民法院提供财产担保，不能由第三人作担保
- C. 太阳食品公司提供担保后，可以在人民法院决定的暂缓执行期间内，与飞天广告公司达成执行和解的协议
- D. 在暂缓执行期间，飞天广告公司发现太阳食品公司有转移担保财产的行为，人民法院可以恢复执行

【解析】本题考查的知识点是执行担保。执行担保，即在执行过程中，被执行人确有困难暂时没有偿还能力时，向人民法院提供担保，并经申请执行人同意而暂缓执行的法律制度。执行担保可以由被执行人向人民法院提供财产作为担保，也可以由第三人作担保。人民法院决定暂缓执行的，如果担保有期限，暂缓执行的期限应与担保期一致，但最多不能超过 1 年。《民事诉讼法》第 207 条规定，在执行中，双方当事人自行和解达成协议的，执行员应当将协议内容记入笔录，由双方当事人签名或者盖章。根据《最高人民法院关于执行(民事诉讼法)若干问题的意见》第 268 条规定，被执行人或担保人对担保的财产在暂缓执行期间有转移、隐藏、变卖、毁损等行为的，人民法院可以恢复强制执行。因此，正

确答案是 ACD。

9. 如果在执行过程中，飞天广告公司与太阳食品公司达成和解协议，太阳食品公司答应在达成协议一个月内向飞天广告公司支付 35 万元，该和解协议已经法院批准。对此，下列说法中，正确的是（ ）。

A. 如果太阳食品公司在达成协议后一个月内向飞天广告公司支付了 35 万元，飞天广告公司不得恢复执行原判决

B. 如果太阳食品公司在达成协议后一个月内向飞天广告公司支付了 30 万元，飞天广告公司只能申请强制执行另外的 5 万元

C. 如果太阳食品公司在达成协议后一个月内向飞天广告公司支付了 30 万元，飞天广告公司可以太阳食品公司违约为由起诉太阳食品公司

D. 如果太阳食品公司在达成协议后一个月内向飞天广告公司支付了 30 万元，飞天广告公司可申请恢复执行原判决，但应扣除已支付的 30 万元

【解析】本题考查的知识点是执行和解协议的履行。执行和解是指在执行过程中，双方当事人自愿协商，达成和解协议，并经人民法院审查批准与履行后，结束执行程序的行为。尽管执行和解不具有强制执行的法律效力，但是，如果当事人在执行程序中一旦完成和解协议并且自觉履行完毕，那么将产生终结执行程序的立法后果。《最高人民法院关于执行(民事诉讼法)若干问题的意见》第 266 条规定，一方当事人不履行或者不完全履行在执行中双方自愿达成的和解协议，对方当事人申请执行原生效法律文书的，人民法院应当恢复执行，但和解协议已履行的部分应当扣除。和解协议已经履行完毕的，人民法院不予恢复执行。因此，正确答案是 AD。

10. 如果太阳食品公司由于经营不善，已无力清偿债务，但人民法院查明正信公司拖欠太阳食品公司房租 30 万元，此时，人民法院正确的处理方法是（ ）。

-
- A. 可以依职权直接向正信公司发出履行 30 万元债务的通知
- B. 可以依太阳食品公司的申请向正信公司发出履行 30 万元债务的通知
- C. 可以在发出履行通知的同时, 将正信公司一套价值 25 万元的生产设备予以查封
- D. 可以在正信公司对送达的履行债务通知不予理睬 20 天后, 直接将其所属的一辆价值 20 万元的汽车予以扣押

【解析】本题考查的知识点是对第三人的执行程序。《最高人民法院关于执行(民事诉讼法)若干问题的意见》第 300 条规定, 被执行人不能清偿债务, 但对第三人享有到期债权的, 人民法院可依申请执行人的申请, 通知该第三人向申请执行人履行债务。该第三人对债务没有异议但又在通知指定的期限内不履行的, 人民法院可以强制执行。因此, 正确答案是 D。

案例 3

甲市飞云公司(受让方)与乙方兰天公司(转让方)签订了一份土地使用权转让合同, 该土地在丙市, 预付定金 50 万元, 合同约定 3 个月内付清余款, 之后双方办理土地使用权转让手续。飞云公司又与丁市兴业公司签订了其中部分土地使用权转让协议, 在协议中规定由飞云公司出面办理各种手续, 由兴业公司负责投资开发, 兴业公司一次性向飞云公司付清了 34 万元土地使用权的转让费。3 个月期满后, 因飞云公司无力付清余款, 于是兰天公司便收回了全部土地, 遂起纠纷, 为此兴业公司诉至人民法院, 一审人民法院认定兴业公司无房地产开发资格, 所以土地使用权转让协议无效, 判决兴业公司败诉。请根据以上资料, 回答下列问题:

11. 兴业公司提起诉讼, 对本案有管辖权的人民法院是 ()。

- A. 甲市人民法院

B. 乙市人民法院

C. 丙市人民法院

D. 丁市人民法院

【解析】本题考查的知识点是民事诉讼的地域管辖特别是专属管辖。本案中，兴业公司和飞云公司之间的民事纠纷属于土地使用权转让合同纠纷，涉及不动产。根据《民事诉讼法》第 34 条第一款的规定，因不动产纠纷提起的诉讼，由不动产所在地的人民法院专属管辖。因此，本案只能由土地所在地的丙市人民法院管辖。正确答案为 C。

12. 如果兴业公司不服一审人民法院的判决，提起上诉，那么关于二审程序，下列说法中正确的是（ ）。

A. 兴业公司既可以通过原审人民法院提交上诉状，也可以直接向二审人民法院提起上诉

B. 如果二审人民法院审理本案认为原审判决认定事实清楚，但适用法律错误的，可以不用开庭审理，径行判决

C. 二审人民法院审理上诉案件，应实行合议制，由审判员、陪审员组成合议庭依法审理

D. 二审人民法院审理上诉案件，既可以在本院进行，也可以在案件发生地或原审人民法院所在地进行

【解析】本题考查的知识点是有关二审程序的启动、上诉审理范围、审理方式等。对照法律有关规定，选项 A 符合要求，因为根据《民事诉讼法》第 149 条规定：“上诉状应当通过原审人民法院提出，并按照对方当事人或者代表人的人数提出副本。当事人直接向第二审人民法院上诉的，第二审人民法院应当在五日内将上诉状移交原审人民法院。”因

此，当事人原则上应通过原审法院提交上诉状，如果直接向第二审人民法院提交上诉状，二审法院也可接受，并在 5 日内将上诉状发交原审法院。选项 B 符合规定，因为根据《民事诉讼法》第 152 条规定“第二审人民法院对上诉案件，应当组成合议庭；开庭审理。经过阅卷和调查，询问当事人，在事实核对清楚后，合议庭认为不需要开庭审理的，也可以径行判决、裁定。”可见，开庭审理是原则，但是如果经过阅卷调查和询问，认定事实清楚、不需要开庭审理的，也可以径行判决。选项 C 是错误的，因为根据有关法律规定，二审合议庭，应由 3 人或者 5 人组成，且只能由审判员组成。因此，二审合议庭中不能有陪审员。选项 D 符合规定，因为根据《民事诉讼法》第 152 条第 2 款规定“第二审人民法院审理上诉案件，可以在本院进行，也可以到案件发生地或者原审人民法院所在地进行。”选项与法条规定一致。综上，正确答案为 ABD。

13. 如果二审人民法院判决驳回上诉，维持原判，兴业公司向人民法院申请再审，那么，下列关于申请再审及人民法院对再审申请的审查处理的说法正确的是（ ）。

- A. 兴业公司申请再审应在终身判决生效后二年内提出，该申请再审期间同样适用中止、中断和延长的规定
- B. 兴业公司申请再审可以以口头形式向人民法院提出
- C. 人民法院受理再审申请后，应当组成合议庭予以审查
- D. 人民法院对再审申请的审查，应当围绕再审事由是否成立进行

【解析】本题考查的知识点是当事人申请再审的条件和法院对再审的处理规则。选项 A 说法错误，因为根据《民事诉讼法》的有关规定，当事人申请再审的，应当在判决、裁定发生法律效力后 2 年内提出；该申请再审期间是不变期间，不存在中断、中止或延长的情况。除非是判决、裁定发生法律效力 2 年后，据以作出原判决、裁定的法律文书被撤销或者变更的，或者当事人发现审判人员在审理该案件时有贪污受贿，徇私舞弊，枉法裁判

行为的，当事人申请再审，不受二年再审期间的限制，可以在自知道或者应当知道之日起3个月内申请再审。需要明确的是：此3个月也为不变期间。选项B表述错误，因为再审不可以口头提出，而是应该向有管辖权的人民法院提交再审申请书，必须以书面形式提出。选项C符合规定，根据有关要求，人民法院接到当事人的再审申请后，应当组成合议庭进行审查。选项D符合规定，因为根据有关法律，人民法院对再审申请的审查，主要看是否符合《民事诉讼法》第179条的规定，即围绕再审事由是否成立来进行(是否有新的证据，足以推翻原判决、裁定；原判决、裁定认定的基本事实是否缺乏证据证明；原判决、裁定认定事实的主要证据是否伪造；原判决、裁定认定事实的主要证据是否未经质证；原判决、裁定适用法律是否错误；管辖是否错误；等等)。综上，正确答案为CD。

14. 如果本案进行再审，那么关于再审程序，下列说法中正确的是（ ）。

- A. 人民法院决定再审后，应裁定撤销原生效判决
- B. 如果本案原一审、二审审理程序合法，那么本案再审应适应二审程序审理
- C. 人民法院审理再审案件时，一律实行合议制
- D. 如果人民法院发现原一审、二审判决违反法定程序，可能影响案件正确判决的，裁定撤销一审、二审判决，发回原审人民法院重审

【解析】本题考查的知识点是有关再审程序的规则。选项A表述错误，因为法院决定再审后，应当是裁定中止原判决的执行，而非撤销原生效判决。选项B符合规定，因为再审是针对原二审生效裁判的审理程序，根据法律规定无论是由原审法院再审还是上级人民法院或最高人民法院指令再审，因原来生效判决由二审作出，仍按照二审程序审理，审理后的裁判是二审裁判、不得上诉。如果是上级人民法院或最高人民法院提审的，则一律适用第二审程序审理。此外，由于题干假设一审和二审程序合法，因此不会存在原一审和二审判决被撤销、发回原审法院重审的情况。因此B的判断符合以上各种可能。选项C正

确，因为法律规定人民法院审理再审案件时，一律实行合议制。选项 D 正确，因为《民诉意见》第 210 条规定：“人民法院提审或按照第二审程序再审的案件，在审理中发现原一、二审判决违反法定程序，可能影响案件正确判决、裁定的，裁定撤销一、二审判决，发回原审人民法院重审”。选项 D 表述与之一致。综上，正确答案是 BCD。

15. 如果兴业公司不服，向人民检察院提起申诉，人民检察院认为二审判决确有错误，决定提起抗诉。关于人民检察院的抗诉，下列说法中正确的有（ ）。

A. 抗诉的客体是人民法院做出的已经发生法律效力的判决、裁定及调解书

B. 抗诉的主体是上级人民检察院和最高人民检察院

C. 人民检察院提出抗诉的案件，人民法院应当再审

D. 对于人民检察院抗诉的案件，人民法院依法再审后维持原判决的，人民检察院不得就该案再次提出抗诉

【解析】本题考查的知识点是检察院抗诉的主体、客体、程序和效力。选项 A 错误，因为抗诉的客体只能是人民法院作出的已经发生法律效力的判决和裁定，对调解书不能抗诉。选项 B 正确，因为抗诉的主体是上级人民检察院和最高人民检察院，同级检察院不能对同级法院直接抗诉，只能提请上级检察院按照审判监督程序抗诉。选项 C 正确，因为人民检察院的抗诉必然引发再审程序，只要检察院抗诉符合法律形式要求，人民法院必须对案件再审，而无权对检察院的抗诉是否有理由进行审查。选项 D 正确，因为根据最高人民检察院的有关司法解释，“对于人民检察院抗诉的案件，人民法院依法再审后维持原判决和裁定的，人民检察院不得就该案再次提出抗诉”。综上，正确答案为 BCD。

滨海市安平区天龙公司欠安华区恒大公司货款人民币 50 万元，安乐区建华公司欠安平区天龙公司货款人民币 100 万元，此两项货款均已届还款期限，但尚未偿还。恒大公司急于用款，经调查了解天龙公司无力还款，便多次催促天龙公司向建华公司索还欠款，天龙公司置之不理。根据以上资料，回答下列问题：

16. 在已知天龙公司无力还款的情况下，恒大公司欲根据合同法的规定行使代位权，如果提起诉讼，本案中当事人的诉讼地位是（ ）。

- A. 恒大公司是原告，建华公司是被告，恒大公司在起诉时将天龙公司列为第三人
- B. 恒大公司是原告，天龙公司是被告，恒大公司在起诉时将建华公司列为第三人
- C. 恒大公司是原告，天龙公司和建华公司是被告
- D. 恒大公司是原告，建华公司是被告，恒大公司在起诉时未将天龙公司列为第三人，人民法院可以追加天龙公司为第三人

【解析】本题所考查的考点为代位权诉讼的当事人地位。本题的正确答案为 AD。

17. 恒大公司提起诉讼，对本案具有管辖权的人民法院有（ ）。

- A. 安平区人民法院
- B. 安华区人民法院
- C. 安乐区人民法院
- D. 安平区人民法院和安乐区人民法院

【解析】本题所考查的考点为地域管辖。合同纠纷的管辖为被告住所地和合同履行地，因为是追索欠款的纠纷，履行地就是被告住所地。本题的正确答案为 C。

18. 如果恒大公司提起诉讼，人民法院受理后，安荣区百川公司又提出天龙公司欠其 20 万元货款，到期无力归还，因此，百川公司采取与恒大公司同样的实现债权的方式，向该人民法院起诉。这种情况下，人民法院如果对恒大公司和百川公司各自提起的诉讼合并审理，本案中当事人的诉讼地位是（ ）。

A. 恒大公司和百川公司是必要的共同诉讼的共同原告，建华公司是被告，天龙公司为第三人

B. 恒大公司和百川公司是必要的共同诉讼的共同原告，天龙公司是被告，建华公司为第三人

C. 恒大公司和百川公司是普通的共同诉讼的共同原告，建华公司是被告，天龙公司为第三人

D. 恒大公司和百川公司是普通的共同诉讼的共同原告，天龙公司是被告，建华公司为第三人

【解析】本题所考查的考点为共同诉讼。必要共同诉讼，是指当事人一方或者双方为两人以上，诉讼标的是同一的，法院必须合一审理并合一判决的共同诉讼。普通共同诉讼，是指当事人一方或者双方为 2 人以上，共同诉讼标的是同一种类，法院认为可以合并审理，当事人也同意合并审理的诉讼。本题的正确答案为 C。

19. 如果在恒大公司和百川公司提起的诉讼的审理过程中，人民法院得知天龙公司与建华公司之间的债务关系存在争议，并根据双方签订的仲裁协议正在进行仲裁，人民法院对恒大公司和百川公司提出的诉讼正确的处理办法有（ ）。

A. 诉讼中止 B. 诉讼终结 C. 继续审理 D. 驳回起诉

【解析】本题所考查的考点为仲裁与诉讼之间的关系。由于仲裁排除诉讼管辖，恒大

公司和百川公司起诉的被告为建华公司，其与天龙公司之间的债权债务纠纷约定了仲裁管辖，建华公司可以仲裁协议对抗恒大公司和百川公司的起诉。所以，本题的正确答案为 D。

20. 如果在第二审程序中，人民法院发现本案一审的审判长是恒大公司代理人甲的近亲属，未进行回避，二审人民法院在程序上正确处理的办法有（ ）。

- A. 裁定撤销原判，发回原审人民法院重审
- B. 判决撤销原判，发回原审人民法院重审
- C. 如一审判决认定事实清楚，适用法律正确的，判决驳回上诉，维持原判
- D. 如一审判决认定事实清楚，适用法律正确的，裁定驳回上诉，维持原判

【解析】本题所考查的考点为二审中发现应当回避而没有回避问题的处理。根据《民事诉讼法》第 153 条规定：第二审人民法院对上诉案件，经过审理，按照下列情形，分别处理：(一)原判决认定事实清楚，适用法律正确的，判决驳回上诉，维持原判决；(二)原判决适用法律错误的，依法改判；(三)原判决认定事实错误，或者原判决认定事实不清，证据不足，裁定撤销原判决，发回原审人民法院重审，或者查清事实后改判；(四)原判决违反法定程序，可能影响案件正确判决的，裁定撤销原判决，发回原审人民法院重审。由此，本题的正确答案为 A。

案例 5

张某在甲县居住并在当地经营个体粮油店。一日，张某从乙市刘某处购得面粉 500 公斤。后张某发现所购面粉发霉变质，即与刘某交涉退换货并拒绝支付全部货款。双方因此发生纠纷，刘某向乙市丙区公安分局告发。丙区公安分局以张某涉嫌诈骗将其拘传，并将张某已购货物没收。两天后丙区公安分局释放了张某，但未返还已没收货物。

1. 如果对公安机关处罚不服，则张某（ ）。

-
- A. 可以直接向法院起诉
 - B. 可以申请复议
 - C. 只能申请复议，不能提起诉讼
 - D. 可以先申请复议，对复议决定不服再起诉

【解析】本题考查的考点是行政复议和行政诉讼的关系。本案中，丙区公安分局对张某的违法拘传和没收货物行为侵犯了张某的人身和财产权利，属于行政复议和行政诉讼的受案范围。因此张某既可以申请复议，也可以提起诉讼。正确答案是 ABD。

2. 如果张某提起行政诉讼，对此案有管辖权的人民法院是（ ）。

- A. 甲县人民法院
- B. 甲县上一级人民法院
- C. 丙区人民法院
- D. 乙市中级人民法院

【解析】本题考查的考点是行政诉讼的管辖。《行政诉讼法》第 18 条规定，对限制人身自由的行政强制措施不服提起的诉讼，由被告所在地或者原告所在地人民法院管辖。最高人民法院关于执行《中华人民共和国行政诉讼法》若干问题的解释第 9 条规定，《行政诉讼法》第 18 条规定的“原告所在地”，包括原告的户籍所在地、经常居住地和被限制人身自由地。因此，本题正确答案是 AC。

3. 如果人民法院受理张某提起的行政诉讼，不能作出（ ）。

- A. 变更判决
- B. 撤销判决
- C. 履行判决
- D. 确认判决

【解析】本题考查的考点是行政诉讼第一审判决。行政诉讼第一审判决包括维持判决、撤销判决、履行判决、变更判决、驳回原告诉讼请求判决、确认判决。变更判决只适用于显失公平的行政处罚行为，A 选项当选。本案中丙区公安分局的具体行政行为违法，

但损害事实已经发生，不具有可撤销的内容，因此不能作出撤销判决。履行判决应当满足以下两个条件：一是被告负有法定职责，应当履行一定的义务；二是行政机关不履行或拖延履行法定职责。本案中也不存在强制履行的问题。因此本题正确答案是 ABC。

4. 如果张某提出复议申请，那么（ ）。

A. 张某可以口头申请也可以书面申请

B. 张某应当在被没收之日起 30 日内申请

C. 张某可以委托代理人参加行政复议

D. 在复议决定作出前，张某可以撤回申请，并就原行政处罚向人民法院提起诉讼

【解析】本题考查的考点是行政复议程序。复议申请形式包括两种：即书面形式和口头形式，因此 A 正确。公民、法人或其他组织从知道具体行政行为之日起 60 日内申请行政复议，但是法律规定的申请期限超过 60 日的除外。B 错误。《行政复议法实施条例》第 10 条规定了复议代理制度，委托代理人参加行政复议的主体是申请人、第三人，不包括被申请人。C 正确。一般来讲，复议申请人撤回复议申请，就不得就原具体行政行为向人民法院提起行政诉讼；也不得重新申请行政复议。D 错误。因此，本题正确答案是 AC。

全国Mini-MBA职业经理双证班



允许提前获取证书 全国招生 权威双证 请速充电

教委批准成立正规管理类教育机构，近 20 年实战教育经验，值得信赖！（教证：0000154160 号）

全国迷你 MBA 职业经理双证书班®，全国招生，毕业颁发双证书，近期开课. 咨询电话:13684609885

招生专业及其颁发证书：

认证项目	颁发双证	学 费
全国《职业经理》MBA 高等教育双证书班	高级职业经理资格证书+2 年制 MBA 高等教育研修结业证书	1280 元
全国《人力资源总监》MBA 双证书班	高级人力资源总监职业经理资格证书+2 年制 MBA 高等教育研修证书	1280 元
全国《生产经理》MBA 高等教育双证班	高级生产管理职业经理资格证书+2 年制 MBA 高等教育研修结业证书	1280 元
全国《品质经理》MBA 高等教育双证班	高级品质管理职业经理资格证书+2 年制 MBA 高等教育研修结业证书	1280 元
全国《营销经理》MBA 高等教育双证班	高级营销经理资格证书+2 年制 MBA 高等教育研修结业证书	1280 元
全国《物流经理》MBA 高等教育双证班	高级物流管理职业经理资格证书+2 年制 MBA 高等教育结业证书	1280 元
全国《项目经理》MBA 高等教育双证班	高级项目管理职业经理资格证书+2 年制 MBA 高等教育研修结业证书	1280 元
全国《市场总监》MBA 高等教育双证书班	高级市场总监职业经理资格证书+2 年制 MBA 高等教育研修结业证书	1280 元
全国《酒店经理》MBA 高等教育双证班	高级酒店管理职业经理资格证书+2 年制 MBA 高等教育研修结业证书	1280 元
全国《企业培训师》MBA 高等教育双证班	企业培训师高级资格认证毕业证书+2 年制 MBA 高等教育研修证书	1280 元
全国《财务总监》MBA 高等教育双证班	高级财务总监职业经理资格证书+2 年制 MBA 高等教育研修结业证书	1280 元
全国《营销策划师》MBA 双证书班	高级营销策划师高级资格认证证书+2 年制 MBA 高等教育研修证书	1280 元
全国《企业总经理》MBA 高等教育双证班	全国企业总经理高级资格证书+2 年制 MBA 高等教育研修结业证书	1280 元
全国《行政总监》MBA 高等教育双证班	高级行政总监职业经理资格证书+2 年制 MBA 高等教育结业证书	1280 元
全国《采购经理》MBA 高等教育双证班	高级采购管理职业经理资格证书+2 年制 MBA 高等教育结业证书	1280 元
全国《服装企业管理》MBA 双证班	高级服装企业管理职业经理证书+2 年制 MBA 高等教育结业证书	1280 元
全国《IE 工业工程管理》MBA 双证班	高级 IE 工业工程师职业资格证书+2 年制 MBA 高等教育结业证书	1280 元
全国《企业管理咨询师》MBA 双证班	高级企业管理咨询师资格证书+2 年制 MBA 高等教育结业证书	1280 元
全国《工厂管理》MBA 高等教育双证班	高级工厂管理职业经理资格证书+2 年制 MBA 高等教育结业证书	1280 元

全国《经济管理师》MBA 高等教育双证	高级经济管理师职业经理资格证书+2 年制 MBA 高等教育结业证	1280 元
全国《六西格玛管理师》MBA 双证书班	高级六西格玛管理师职业资格证书+2 年制 MBA 高等教育结业证	1280 元
全国《能源管理师》MBA 高等教育双证	高级企业能源管理师职业资格证书+2 年制 MBA 高等教育结业证	1280 元



【授课方式】 全国招生、函授学习、权威双证

我校采用国际通用3结合的先进教育方式授课：远程函授+视频光盘+网络学院在线辅导（集中面授）



【颁发证书】 学员毕业后可以获取权威双证书与全套学员学籍档案

- 1、毕业后可以获取相应专业钢印《高级职业经理资格证书》；
- 2、毕业后可以获取2年制的《MBA研究生课程高等教育研修结业证书》；



【证书说明】

- 1、证书加盖中国经济管理大学钢印和公章（学校官方网站电子注册查询、随证书带整套学籍档案）；
- 2、毕业获取的证书与面授学员完全一致，无“函授”字样，与面授学员享有同等待遇，



【学习期限】 3个月（允许有工作经验学员提前毕业，毕业获取证书后学校仍持续辅导2年）



【收费标准】 全部费用1280元（含教材光盘、认证辅导、注册证书、学籍注册等全部费用）

函授学习为你节省了大量的宝贵的学习时间以及昂贵的MBA导师的面授费用，是经理人首选的学习方式。



【教程特点】

- 1、完全实战教材，注重企业实战管理方法与中国管理背景完美融合，关注学员实际执行能力的培养；
- 2、对学员采用1对1顾问式教学指导，确保学员顺利完成学业、胸有成竹的走向领导岗位；
- 3、互动学习：专家、顾问24小时接受在线教学辅导+每年度集中面授辅导



【考试说明】

1. 卷面考核：毕业试卷是一套完整的情景模拟试卷（与工作相关联的基础问卷）
2. 论文考核：毕业需要提交2000字的论文（学员不需要参加毕业论文答辩但论文中必修体现出5点独特的企业管理心得）
3. 综合心理测评等问卷。



【颁证单位】

中国经济管理大学经中华人民共和国香港特别行政区批准注册成立。目前中国经济管理大学课程涉及国际学位教育、国际职业教育等。学院教学方式灵活多样，注重人才的实际技能的培养，向学员传授先进的管理思想和实际工作技能，学院会永远遵循“科技兴国、严谨办学”的原则不断的向社会提供优秀的管理人才。



【主办单位】

美华管理人才学校是中国最早由教委批准成立的“工商管理MBA实战教育机构”之一，由资深MBA教育培训专家、教育协会常务理事徐传有老师担任学校理事长。迄今为止，已为社会培养各类“能力型”管理人才近10万余人，并为多家企业提供了整合策划和企业内训，连续13年被教委评选为《优秀成人教育学校》《甲级先进办学单位》。办学多年来，美华人独特的教学方法，先进的教学理念赢得了社会各界的高度赞誉和认可。



【咨询电话】13684609885 0451--88342620

【咨询教师】王海涛 郑毅

【学校网站】<http://www.mh.jy.net>

【咨询邮箱】xchy007@163.com



【报名须知】

- 1、报名登记表格下载后详细填写并发送邮件至 xchy007@163.com (入学时不需要提交相片，毕业提交试卷同时邮寄4张2寸相片和一张身份证复印件即可)
- 2、交费后请及时电话通知招生办确认，以便于收费当日学校为你办理教材邮寄等入学手续。



【证书样本】(全国招生 函授学习 权威双证 请速充电)

(高级职业经理资格证书样本)

(两年制研究生课程高等教育结业证书样本)



【学费缴纳方式】(支持网转、柜台办理和自动取款机办理)(如柜台办理请携带本人身份证到银行办理)

方式一	学校地址	邮寄地址：哈尔滨市道外区南马路 120 号职工大学 109 室 收件人：王海涛
方式二	学校帐号 企业账户	学校帐号：184080723702015 账号户名：哈尔滨市道外区美华管理人才学校 开户银行：哈尔滨银行中大支行 支付系统行号：313261018034
方式三	交通银行	卡号：40551220360141505 户名：王海涛 开户行：交通银行哈尔滨分行信用卡中心
方式四	邮政储蓄	卡号：6221882600079099806 户名：王海涛 开户行：哈尔滨道外储蓄中心 存折：602610301201201234 户名：王海涛 开户行：哈尔滨道外储蓄中心
方式五	工商银行	卡号：6222083500001062507 户名：徐传有 开户行：哈尔滨市道外区太平桥支行 存折：3500016701101298023 户名：王海涛 开户行：哈尔滨市道外区靖宇支行
方式六	建设银行	卡号：6222801141561055564 户名：王海涛 存折：1141449980130106399 户名：王海涛 开户行：哈尔滨市建设银行新阳支行
方式七	农业银行	卡号：6228480170232416918 用户名：王海涛 开户行：中国农业银行黑龙江分行营业部道外支行景阳支行
方式八	招商银行	卡号：6225884517313071 户名：王海涛 开户行招商银行哈尔滨分行马迭尔支行

可以选择任意一种方式缴纳学费，收到学费当天，学校就会用邮政特快的方式为你邮寄教材、考试问卷以及收费票据。

<http://www.mh.jy.net>