

法答网精选问答（第三十四批）

——仲裁司法审查专题

问题1:当事人申请撤销仲裁裁决被人民法院裁定驳回后,又以不同事由再次申请撤销仲裁裁决的,人民法院是否应当受理?

答疑意见:

申请撤销仲裁裁决的事由原则上应当一次性提出。关于申请人以不同事由再次申请撤销仲裁裁决应当如何处理的问题,法律、司法解释没有作出明确规定,但《最高人民法院关于人民法院办理仲裁裁决执行案件若干问题的规定》第十条规定:“被执行人申请不予执行仲裁裁决,对同一仲裁裁决的多个不予执行事由应当一并提出。不予执行仲裁裁决申请被裁定驳回后,再次提出申请的,人民法院不予审查,但有新证据证明存在民事诉讼法第二百三十七条(现行民事诉讼法第二百四十八条)第二款第四、六项规定情形的除外”,即除非被执行人有新证据证明仲裁裁决所根据的证据是伪造的或者仲裁员在仲裁该案时有贪污受贿、徇私舞弊、枉法裁决行为,不予执行仲裁裁决申请被裁定驳回后,再次提出申请的,人民法院不予审查。司法实践中,参照以上关于申请不予执行仲裁裁决的规定,人民法院可以引导当事人在法定期限内一并提出所有申请撤销仲裁裁决的事由。当事人申请撤销仲裁裁决被人民法院裁定驳回后,又以不同事由

再次申请撤销仲裁裁决的,人民法院不予受理。

咨询人:广东省高级人民法院民四庭王美玲

答疑专家:最高人民法院民四庭马晓旭

问题2:人民法院审查申请不予执行仲裁裁决案件,可否参照仲裁法(2017年修正)第六十一条的规定,通知仲裁庭重新仲裁?

答疑意见:

依据仲裁法等法律规定,仲裁裁决作出后,如仲裁裁决存在法定应予撤销事由的,当事人可以向人民法院申请撤销仲裁裁决。根据仲裁法(2017年修正)第六十一条的规定,人民法院受理撤销裁决的申请后,认为可以由仲裁庭重新仲裁的,通知仲裁庭在一定期限内重新仲裁,并裁定中止撤销程序。仲裁庭拒绝重新仲裁的,人民法院应当裁定恢复撤销程序。可见,出于对争议解决的效率性要求,法院可视情给予仲裁机构自我纠错的机会。

与此相对应,如当事人没有申请撤销仲裁裁决,而是在执行程序中提出不予执行抗辩申请,人民法院能否参照适用前述规定通知仲裁庭重新仲裁,实践中存在不同认识。我们认为,两类案件在程序启动、审查流程等方面均存在差

异,在执行程序中当事人提出不予执行仲裁裁决申请的,人民法院不宜再通知仲裁机构重新仲裁。主要考虑的是,申请撤销仲裁裁决审查案件,产生于当事人提出的撤销仲裁裁决的具体请求,是法律规定的一种独立的仲裁司法审查程序。人民法院认为仲裁裁决存在法定应予撤销的事由,但同时认为可以通过仲裁庭“重新仲裁”的方式消除法定撤销仲裁裁决情形的,可以选择通知仲裁庭在一定期限内重新仲裁这一方式进行救济。而申请不予执行仲裁裁决审查案件并非独立的仲裁司法审查程序,而是依附于申请执行仲裁裁决程序,只是被执行人针对该执行申请提出的“不予执行抗辩”,被执行人无权在执行程序中申请撤销仲裁裁决。人民法院在执行程序中适用重新仲裁程序不仅超出了当事人请求的范围,也无相应的法律依据。

咨询人:广东省高级人民法院民四庭杨海超

答疑专家:最高人民法院民四庭杨弘磊

问题3:仲裁员不具备仲裁法(2017年修正)第十三条规定的“三八两高”任职条件之一,当事人以此为由申请撤销仲裁裁决的,人民法院应当如何处理?

答疑意见:

仲裁员的选任条件具有法定性。仲裁法(2017年修正)第十三条规定了仲裁员的选任条件。根据该条规定,仲裁员应当符合下列条件之一:“(一)通过国家统一法律职业资格考试取得法律职业资格,从事仲裁工作满八年的; (二)从事律师工作满八年的; (三)曾任法官满八年的; (四)从事法律研究、教学工作并具有高级职称的; (五)具有法律知识、从事经济贸易等专业工作并具有高级职称或者具有同等专业水平的”,即通常所说的“三八两高”。据此,仲裁员不符合“三八两高”选任条件之一的,应属仲裁法(2017年修正)第五十八条第一款第三项所规定的“仲裁庭的组成或者仲裁的程序违反法定程序”这一法定撤销仲裁裁决事由。

人民法院审查核实裁决存在上述情形的,应当裁定撤销。但是,对于当事人在仲裁程序中知道仲裁庭组成人员不具备仲裁法规定的任职条件,仍然参加或者继续参加仲裁程序,且未提出异议,事后又以违反法定程序为由申请撤销仲裁裁决的,人民法院不予支持。

咨询人:南宁铁路运输中级法院国际商事法庭 韦雨忱

答疑专家:最高人民法院民四庭陈宏宇

问题4:《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第三十三条与《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉仲裁法》第九条如何协调适用?

答疑意见:

在合同转让过程中,当原合同中存在争议解决条款时,这些条款是否对合同受让人具有约束力,是司法实践中经常面临的问题。《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》(以下简称《民诉法解释》)第三十三条规定:“合同转让的,合同的管辖协议对合同受让人有效,但转让时受让人不知道有管辖协议,或者转让协议另有约定且原合同相对人同意的除外。”而《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的解释》(以下简称《仲裁法解释》)第九条则规定:“债权债务全部或者部分转让的,仲裁协议对受让人有效,但当事人另有约定、在受让债权债务时受让人明确反对或者不知有单独仲裁协议的除外。”上述规定均涉及合同转让时争议解决条款对受让人的效力问题,二者均以“对受让人有效”为原则,但在例外情形上存在明显差异。

有观点提出,《民诉法解释》第三十三条规定的“管辖协议”并未排除仲裁协议,我们认为该观点是不正确的。仲裁与诉讼系不同争议解决方式,二者在性质、功能和法律适用方面存在不同。虽然管辖协议和仲裁协议都属于争议解决约定,但前者主要解决法院之间的管辖权冲突,后者则涉及法院与仲裁机构之间的主管权划分。《民诉法解释》第三十三条规定了合同转让情形下债权人与债务人之间的诉讼管辖协议对受让人的约束力问题。《仲裁法解释》第九条则规定了债权债务转让情形下仲裁协议对受让人的约束力问题,旨在保障仲裁协议的稳定性和可执行性,维护仲裁制度的独立性和有效性。由于上述司法解释在调整对象、适用范围方面不同,应当根据争议解决约定是诉讼管辖协议还是仲裁协议来确定具体应当适用的司法解释规定。

咨询人:重庆市高级人民法院民三庭曹柯

答疑专家:最高人民法院民四庭王海峰



债权人能否对原债权或者以物抵债协议行使履行选择权



◇ 孙 浩

以物抵债作为一种合同履行形式,在现实的商事活动中大量存在,该形式在提高交易的效率和稳定性、降低成本、加快要素市场化流通等方面具有显著优势。《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉合同编通则若干问题的解释》(以下简称《合同编通则解释》)第二十七条第一款、第二款规定:“债务人或者第三人与债权人在债务履行期限届满后达成以物抵债协议,不存在影响合同效力情形的,人民法院应当认定该协议自当事人意思表示一致时生效。债务人或者第三人履行以物抵债协议后,人民法院应当认定相应的原债务同时消灭;债务人或者第三人未按约定履行以物抵债协议,经催告后在合理期限内仍不履行,债权人选择请求履行原债务或者以物抵债协议的,人民法院应予支持,但是法律另有规定或者当事人另有约定的除外。”显然,该条款针对债务人的违约风险给予了更加完备的防范和补救,其措施表现为赋予债权人在债务人违反以物抵债协议时的履行选择权——选择履行原债权或者以物抵债协议的自由。

然而,实践中出现了债务人正在为正常履行以物抵债协议做准备,协议尚未履行完毕期间(例如,正在与债权人协商办理抵债房屋的所有权变更登记事宜,而所有权变更登记尚未

完成),债权人却诉至法院,主张行使选择权,请求债务人履行原基础合同义务或清偿原债权的现象。这种现象并不符合前述《合同编通则解释》第二十七条第一款、第二款规定的情形,在民法典等相关法律规定中,亦尚未明确判断规则或者态度取向。

就这一实务争论焦点,目前实践中存在两种裁判观点。第一种观点认为,只要以物抵债协议尚未履行完毕,债权人与债务人之间的原债务就未消灭,债权人就拥有履行方式选择权,可以在原债权和以物抵债协议中择一主张。第二种观点则认为,在债务人对以物抵债协议没有违约的前提下,债权人不具有履行方式选择权,应视为此时在债权人与债务人之间存续的是以物抵债协议的合同关系。

就前述观点分歧,笔者更倾向于第二种观点。具体理由可以从以物抵债协议的角色和效力、立法目的的强调和补充、诚信原则的司法维护三个方面去阐述。

一、以物抵债协议效力的类型化界定

从传统民法视角来看,以物抵债协议状似代物清偿协议。代物清偿协议性质上属于实践合同,当代为履行金钱债务的特定物完成从债务人(或债务人指定的第三人)到债权人的交付,代物清偿协议才生效并因履行完毕而即时消灭,同时原债权债务关系随之消灭。

但从《合同编通则解释》第二十七条第一款的表述不难看出,以物抵债协议自当事人意思表示一致时生效。可见该规定已将以物抵债协议定性为诺成合同,换言之,以物抵债协议自达成合意至履行完毕前,其生效状态已存续一段时间。如无债务人对该协议违约的情

形,其效力状态为有效。又因该协议解决的债务系原基础合同产生的债务,故此种情形下,以物抵债协议应视为对原合同履行方式的变更。不同于常规的合同变更,原合同或原债权关系中相应的义务履行约定此时处于“休眠”而非失效状态。

从《合同编通则解释》第二十七条第二款来看,以物抵债协议的生效状态并不稳固。当债务人对协议违约,且经债权人合理催告后仍不履行时,债权人被赋予债务履行选择权,处于“休眠”状态的原债权或基础合同关系有了被唤醒的可能性。值得注意的是,区别于效力待定的民事法律行为,该基础合同或原债权本身有效,不存在欠缺生效要件的缺陷。一方面,债权人的这一选择权具有类似形成权的色彩。另一方面,这一选择权的行使,使得原基础合同具备了类似附条件生效的特征。当债权人因债务人的再次违约选择请求清偿原债权,以物抵债协议才失效。

由此可见,以物抵债协议的效力状态受制于债务人的履行表现,债权人并不能随意行使。只有债务人对协议违约,催告后仍不履行时,以物抵债协议的有效性才会为债权人选择权的行使而让步。基于该多重限制,债务人未违反以物抵债协议时,法院不应赋予债权人人行使所谓的履行依据选择权,而应以以物抵债协议的约定为准。

二、立法目的的强调和补充

否定债权人在债务人未违约前提下享有履行选择权的裁判观点,是正向强化《合同编通则解释》第二十七条立法用意的体现。相较于传统民法的代物清偿概念,以物抵债协议明确了自当事人达成合意而生效的诺成属

性,肯定了债务人未违约情形下其与基础合同的同等法律地位。这实质上强化了以物抵债这一履行方式的效力和对当事人的约束,体现了立法和司法机关依托法律规定为市场主体制度化、结构性、高效多元化解债务纠纷,解放债务负担,营造良好营商环境而作出的有力推动和引导。放任债权人画地为牢、倒退回原始履行僵局,反而明显背离《合同编通则解释》第二十七条的良苦用意。这也是为何债权人行使履行选择权需面临多重启动限制。这一系列严格约束,反映了立法者和司法者的谨慎兜底态度和多元化解纷的积极努力。

否定债权人在债务人未违约前提下享有履行选择权的观点,也反向填补了司法解释中未明言的但书空白。《合同编通则解释》第二十七条在行文上更多着重于对债务人违反以物抵债协议的制裁,限定性赋予债权人恢复原合同债务关系的自由,保障债权人利益。但需要警惕的是,相对权存在边界,故行使相对权都需要施加必要限制,以防滥用,损害他人合法权益。实践中,有些债权人在以房屋抵债协议已生效,且不具有任何实现房屋所有权障碍的情况下,仍要求债务人按照原合同履行金钱给付义务,甚至在协商办理产权登记时,故意消极回应怠于配合,仅保留催告痕迹来确保诉讼时效利益。这是因市场行情波动对自己生效的意

思表示作出了反悔,是作为市场主体对基本的契约精神和风险承担意识的逃避,这样的行为动机显然更不应得到鼓励。虽然《合同编通则解释》第二十七条未言明该情形下具体应如何处理,但从法条反推,对债务人守约、债权人违约情形给予否定的司法评价,有利于通过结果正义展现高质量的自由裁量对固有条款空白的弥补和后续立法完善的方向探索,体现出司法实践对法条局限的灵活应对、完善兜底的必要价值。

三、诚信原则的司法维护

否定债权人在债务人未违约前提下享有履行选择权,是对诚信原则的司法重申和引导,是延伸审判

职能的价值体现。在商事诉讼中,债权人出于自身利益衡量的考虑,企图随意推翻生效的意思表示,滥用履行选择权去实现己方利益最大化,这是对诚信原则的根本违背,不应纵容。对此给予否定评价,正是对诚信原则的重申和维护。无论是做人还是经商,无信不立是一个根本的道德底线,这一裁判观点的价值选择,可以从源头阻遏以非诚信行为攫取利益的不良企图,无论是对市场主体的行为纠偏、道德引领,还是对和谐、稳定、有序的营商环境的构建巩固,都起到了领航护航的作用,体现了严格公正司法背后的温情守护。

(作者单位:天津市滨海新区区人民法院)

《中国应用法学》2025年第6期要目

高端论坛 中国传统基层治理制度的价值评析与发展进路 ——胡道才 刑事案件事实认定的方法与规则——以印证证明为视角 ——龙宗智 “学习贯彻党的二十届四中全会精神”专题策划:全面准确贯彻宽严相济刑事政策研究 严格依法办案与宽严相济刑事政策实施的关系 ——黄京平 全面准确贯彻宽严相济刑事政策的基本问题 ——卢建平 宽严相济刑事政策的历史经验与现实分析 ——张建伟 专题策划:知识产权惩罚性赔偿制度研究 著作权侵权语境下网络平台惩罚性赔偿适用的法理反思 ——马一德 知识产权侵权惩罚性赔偿制度的体系性思考 ——朱广新	技术类知识产权侵权惩罚性赔偿:实证分析与司法政策意蕴 ——朱理 法学专论 平台标错类事件处理规则正当性与效果考察 ——王洪亮 “人机共驾”责任的认定逻辑与分层归责模式研究 ——周玉华 商业特许经营合同疑难问题解析 ——白雅丽 政府信息公开诉讼相关法律适用问题研究 ——李小梅 青年论坛 轻微犯罪记录封存的模式选择与路径优化 ——邵 聪 法答网问题研究 泄露患者隐私和个人信息的侵权责任 ——武亦文 法答网问题精粹
--	---

⇨上接第七版

- 425. 紧急避险损害责任纠纷
- 426. 驻香港、澳门特别行政区军人执行职务侵权责任纠纷
- 427. 铁路运输损害责任纠纷
- (1)铁路运输人身损害责任纠纷
- (2)铁路运输财产损害责任纠纷
- 428. 水上运输损害责任纠纷
- (1)水上运输人身损害责任纠纷
- (2)水上运输财产损害责任纠纷
- 429. 航空运输损害责任纠纷
- (1)航空运输人身损害责任纠纷
- (2)航空运输财产损害责任纠纷
- 430. 公证损害责任纠纷
- 431. 因申请财产保全损害责任纠纷
- 432. 因申请行为保全损害责任纠纷
- 433. 因申请证据保全损害责任纠纷
- 434. 因申请先予执行损害责任纠纷

第十一部分 非讼程序案件案由

- 三十六、选民资格案件
- 435. 申请确定选民资格
- 三十七、宣告失踪、宣告死亡案件
- 436. 申请宣告自然人失踪
- 437. 申请撤销宣告失踪判决
- 438. 申请为失踪人财产指定、变更代管人
- 439. 申请宣告自然人死亡
- 440. 申请撤销宣告自然人死亡判决
- 三十八、认定自然人无民事行为能力

力、限制民事行为为能力案件

- 441. 申请宣告自然人无民事行为能力
- 442. 申请宣告自然人限制民事行为能力
- 443. 申请宣告自然人恢复限制民事行为能力
- 444. 申请宣告自然人恢复完全民事行为能力
- 三十九、指定遗产管理人案件
- 445. 申请指定遗产管理人
- 四十、认定财产无主案件
- 446. 申请认定财产无主
- 447. 申请撤销认定财产无主判决
- 四十一、确认调解协议案件
- 448. 申请司法确认调解协议
- 449. 申请撤销确认调解协议裁定
- 四十二、确认生态环境损害赔偿协议案件
- 450. 申请司法确认生态环境损害赔偿协议
- 四十三、实现担保物权案件
- 451. 申请实现担保物权
- 452. 申请撤销准许实现担保物权裁定
- 四十四、监护权特别程序案件
- 453. 申请确定监护人
- 454. 申请指定监护人
- 455. 申请变更监护人
- 456. 申请撤销监护人资格
- 457. 申请恢复监护人资格

四十五、督促程序案件

- 458. 申请支付令

四十六、公示催告程序案件

- 459. 申请公示催告

四十七、公司清算案件

- 460. 申请公司清算

四十八、破产程序案件

- 461. 申请破产清算
- 462. 申请破产重整
- 463. 申请破产和解
- 464. 申请对破产财产追加分配

四十九、申请诉前停止侵害知识产权案件

- 465. 申请诉前停止侵害发明专利权
- 466. 申请诉前停止侵害实用新型专

- 利权
- 467. 申请诉前停止侵害外观设计专

- 利权
- 468. 申请诉前停止侵害注册商标专

- 用权
- 469. 申请诉前停止侵害著作权
- 470. 申请诉前停止侵害植物新品

- 种权
- 471. 申请诉前停止侵害计算机软件

- 著作权
- 472. 申请诉前停止侵害集成电路布

- 图设计专有权
- 473. 申请诉前停止侵害技术秘密
- 474. 申请诉前停止侵害经营秘密

五十、申请保全案件

- 475. 申请诉前财产保全
- 476. 申请诉前行为保全
- 477. 申请诉前证据保全
- 478. 申请执行前财产保全
- 479. 申请中止支付信用证下款项
- 480. 申请中止支付保函下款项
- 五十一、申请人身安全保护令案件
- 481. 申请人身安全保护令
- 五十二、申请人人格权侵害禁令案件
- 482. 申请人人格权侵害禁令
- 五十三、仲裁司法审查案件
- 483. 申请确认仲裁协议效力
- 484. 申请撤销仲裁裁决
- 485. 申请仲裁前财产保全
- 486. 申请仲裁前行为保全
- 487. 申请仲裁前证据保全
- 488. 仲裁程序中的财产保全
- 489. 仲裁程序中的行为保全
- 490. 仲裁程序中的证据保全
- 五十四、海事诉讼特别程序案件
- 491. 申请海事请求保全
- (1)申请扣押船舶
- (2)申请拍卖扣押船舶
- (3)申请扣押船舶载货物
- (4)申请拍卖扣押船舶载货物
- (5)申请扣押船用燃油及船用物料
- (6)申请拍卖扣押船用燃油及船用物料

- 492. 申请海事支付令
- 493. 申请海事强制令

- 494. 申请海事证据保全
- 495. 申请设立海事赔偿责任限制

基金

- 496. 申请船舶优先权催告
- 497. 申请海事债权登记与受偿

五十五、申请承认与执行法院判决、仲裁裁决案件

- 498. 申请认可和执行港澳台地区法院判决、仲裁裁决

- (1)申请认可和执行香港特别行政区法院民事判决

- (2)申请认可和执行香港特别行政区仲裁裁决

- (3)申请认可和执行澳门特别行政区法院民事判决

- (4)申请认可和执行澳门特别行政区仲裁裁决

- (5)申请认可和执行台湾地区法院民事判决

- (6)申请认可和执行台湾地区仲裁裁决

- 499. 申请承认和执行外国法院判决、仲裁裁决

- (1)申请承认和执行外国法院民事判决、裁定

- (2)申请承认和执行外国仲裁裁决

第十二部分 特殊诉讼程序案件案由

五十六、与宣告失踪、宣告死亡案

件有关的纠纷

- 500. 失踪人债务支付纠纷
- 501. 被撤销死亡宣告人请求返还财产纠纷

五十七、公益诉讼

- 502. 生态环境保护民事公益诉讼

- (1)环境污染民事公益诉讼
- (2)生态破坏民事公益诉讼
- (3)生态环境损害赔偿诉讼

- 503. 文物和文化遗产保护民事公益诉讼

- 504. 安全生产民事公益诉讼
- 505. 英雄烈士保护民事公益诉讼
- 506. 军人权益保护民事公益诉讼

- 507. 未成年人保护民事公益诉讼
- 508. 消费者权益保护民事公益诉讼

- 509. 个人信息保护民事公益诉讼
- 510. 妇女权益保障民事公益诉讼
- 五十八、第三人撤销之诉

- 511. 第三人撤销之诉
- 五十九、执行程序中的异议之诉

- 512. 执行异议之诉
- (1)案外人执行异议之诉
- (2)申请执行人执行异议之诉

- 513. 追加、变更被执行人异议之诉

- 514. 执行分配方案异议之诉