## ****代理词****

尊敬的审判长、审判员：

本人依法接受本案原告        的委托，就        诉被告        离婚一案，作为原告的代理人，参与本案的诉讼。

开庭前，我们听取了原告的陈述，查阅了本案相关材料，进行了必要的调查；开庭后，经过法庭调查和原、被告之间质证，本案的事实已非常清楚，现就本案焦点问题提出如下代理意见：

一、原被告感情确已破裂，理应判决双方离婚

庭审中被告答辩不同意离婚，认为双方感情尚未破裂。

原告提交证据2，证明本次起诉已是第二次起诉，在第一次起诉离婚后，原被告夫妻感情并未改善，反而更加恶劣，为此原告提交证据3和4，证明双方在第一次起诉后，被告与家人打伤原告的伤情照片及诊断证明。且双方    年就彻底分居，至今已有三年多，原告第一次起诉的时间为    年    月，至今也有    年半的时间。这些事实充分证明双方感情确已破裂，依法应当判决双方离婚。

二、关于子女抚养的问题

原告诉讼请求为两子女均归自己抚养。这主要是考虑到两子女年龄接近，平时生活在一起，为了离婚后两子女还能在一起共同生活，因此要求两个子女均判归自己抚养。

原告第一次起诉后，曾于女方外出旅游期间照顾子女生活，安排补课等事宜，但被告了解到后，心怀恐惧，不顾子女心理，强行到学校课外班抢走两个子女，且不允许他们继续上学。这些情况不仅让原告极为愤怒，也体现出被告并未真正从子女心理角度考虑，不能与原告理性妥善协商子女抚养事宜，其性格并不适合抚养子女。原告与两子女感情一直很好，适合教育子女。

从经济角度，原告更好些，能够为子女提供更好的生活和教育条件。

如法庭不允许两子女均归原告抚养，原告考虑到小儿子年龄较小，可随母亲生活，大儿子        应判归原告抚养。对于小儿子        的探视问题，希望法庭依法判决。

三、关于财产分割问题。

1.房屋

（1）        市        房屋

该房屋为        婚前个人房屋，也无婚后贷款，对此双方均予以了认可。加上另一处        在        家园的房屋，        名下至少有两处房屋，可以解决自己的住房问题，        名下的唯一一处位于        的住所即        区房屋，应当判归        所有。

（2）        区        室（以下简称        房屋）及车位

根据原告提交的证据8-11，可以证明购买该房屋及车位的全部款项虽系婚后交纳，但却均系原告父母出资。

根据原告证据8，该房及车款共计人民币    元：

A：第一笔款项人民币    元：        提交的是储蓄取款凭条1张、汇兑支付来帐凭证（证据9），通过这两张银行凭证，可以清晰地看到，    年    月    日，        从其母亲        的民生银行        账户中取款人民币    元直接以自己的名义汇给了开发商（在同一柜台办理，现金不出柜台），交纳了房屋首付款；

B：第二笔款是定金人民币    元：对此，        提交证据10，证明是    年    月    日交纳的该定金；        也提供证据7证明    年    月    日系从        的招商银行账户中交纳了该人民币    元定金；对从        账户支出的这人民币    元，        并无异议，但主张该人民币    元其实来源于        ，为此，        提交了证据64，证明        委托        公司会计于    年    月    日取款人民币    元，凑够人民币    元，转到B招商银行        账户（        补充证据10招商银行        账户交易明细），由此，有关定金的时间及金额完全对应，已形成了一个完整证据链条，证明该人民币    元定金确系来源于        。

C：第三笔款项是尾款人民币    元，        提交证据11，一张从        账户了款人民币    元及一张汇款给开发商人民币    元的汇兑支付来帐凭证，两张凭证从时间、金额等处可以证实确实是        从        账户取款人民币     元后直接汇款给了开发商。

由此，原告证据完全可证明购买本房屋的所有款项确系来源于        的母亲        ，对此，        也写出了证人证言（原告证据17）。根据《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国婚姻法〉若干问题的解释（三）》（以下简称“婚姻法司法解释三”）第七条的规定，婚后由一方父母出资为子女购买的不动产，产权登记在出资人子女名下的，可按照婚姻法第十八条第（三）项的规定，视为只对自己子女一方的赠与，该不动产应认定为夫妻一方的个人财产。因此，内蒙古房屋应为        父母赠与        的个人财产。

（3）        省        室房屋

根据原告提交的证据12-15，可以证明购买该房屋的全部款项虽系婚后交纳，但却均系原告父母出资。

根据原告证据12，该房及车款共计人民币    元：

A：首付款人民币    元：根据原告证据13，首付款人民币    元系从A名下农业银行        卡中直接刷卡支付，但        又提交证据13第1页及        证据14、17、39、40、41，可以证明该账户内的初始资金全部来源于        ，该卡实际是        让        代为进行煤炭生意的生意卡，卡内所有资金均是        这最初的人民币    元在滚动，这人民币    元元完全可涵盖了这人民币     元首付款。对于卡内资金属于        运作煤炭生意，不仅有客观的银行的凭证可证明600万元系C卡内转来，原告证据39、40、75        和        的证人证言及        向        1015卡还款的银行凭证也可以证明该1015卡内的资金确系C所有。

B：第二笔款项人民币    元：根据        提交的证据15第1页个人汇款业务凭证，可以清晰地看到，    年    月    日，        从自己的民生银行        账户直接汇款人民币    元给开发商交纳房款人民币    元；

B：第三笔款项人民币    元：根据        提交的证据15第2页个人汇款业务凭证一张，可以清晰地看到，    年    月    日，        从自己的民生银行        账户直接汇款人民币    元给开发商交纳了剩余全部房款。

由此，原告证据完全可证明购买本房屋的所有款项确系来源于        母亲        ，对此，        也写出了证人证言（原告证据17）。根据婚姻法司法解释三第七条的规定，婚后由一方父母出资为子女购买的不动产，产权登记在出资人子女名下的，可按照婚姻法第十八条第（三）项的规定，视为只对自己子女一方的赠与，该不动产应认定为夫妻一方的个人财产。因此，        房屋应为        父母赠与        的个人财产。

（4）        市    号房屋

对于该房，双方当庭均认可系        婚前购买，婚后共同还贷的房屋。有关房屋购买及还贷数据的证据被告也予以了认可，根据婚姻法司法解释三第十条的规定，该房应由法院判决归产权登记一方，尚未归还的贷款为产权登记一方的个人债务。原告愿依法给予被告折价。

（5）        市东    号房屋

对于该房，双方当庭均认可系        婚前购买，婚后共同还贷的房屋。有关房屋购买及还贷数据的证据原告也予以了认可，对于该房归        所有，        给付原告相应折价，双方达成了一致的意见。

（6）        市    房屋

庭审中，被告主张该房为        所有且在婚后有还贷，        提交了证据32-35及证据57，证明该房为        借用        名义购买，且已于    年以买卖的方式归还了        。这些证据有        的证人证言，有        哥哥支付首付款的银行凭证，有        母亲一次性还贷的银行凭证，且所有的还贷凭条、购房合同、借款合同等原件均在        手中，        手中无任何该房的原件资料，证明该房确系        财产。且    年时双方感情尚好，        也根本无转移财产的可能。因此，原告证据充分证明该房屋不是夫妻共同财产，不应分割。

（7）        市    号房屋

        未提交任何有效证据证明房屋存在，经双方到房管局查询也未查询到该房屋的存在，因此，并不存在此处房屋，也无分割的可能。

2.公司股权

（1）        有限公司10%股权

根据        提供的证据1及        证据16，该10%的股权为原告的婚前财产，        无权分割。且B也未提供该股权有增值的任何证据。

（2）        有限公司10%股权

根据        提供的证据2，该10%的股权为原告的婚前财产，        无权分割。且        也未提供该股权有增值的任何证据。

（3）        商贸有限公司

        要求分割该股权转让款的主张不应被支持，理由是：

A：根据        证据目录二中证据29        向        转        商贸有限公司注册资本金人民币    元的电汇凭证。该凭证的转款时间为    年    月    日，这与    提交的证据3中的该公司成立时间    年    月    日完全相符；人民币    元数额也相符，正好是        和        合起来的注册资本人民币    元加上人民币    元手续费。这足以证明        有限公司的全部注册资本金其实均来源于        ，        只是为母亲代持少部分股权。

B：根据        提交的证据30，    年    月        转给案外人        的股权转让款是按原值人民币    元转让的，并无增值利益，原被告    年    月    日登记结婚，而股权的入资款来源于婚前    年    月，因此，无论股权是        的亦或是        代        持有的，该股权转让款均为婚前财产，与本案无关，不能分割。

C：根据        提交的证据4，    年    月    日，        确实按母亲        的指示，与        咨询有限公司签订股权转让协议，将自己名下9%的股权以人民币    元转让给        咨询有限公司，此次股权转让产生溢价人民币    元。但因股权实际为        所有，        早已将该款归还案外人        ，因此不同意分割。且该增值利益产生于    年，当时双方感情没有问题，        也不存在转移财产的可能。

D：根据        提交的证据5，    年    月    日，        按母亲        的指示，与        的一个业务合作伙伴F签订股权转让协议，将自己名下1%的股权以人民币    元转让给        ，此次股权转让产生溢价人民币     元。但因股权实际为        所有，        早已将该款归还案外人        ，因此不同意分割。且该增值利益产生于    年，当时双方感情没有问题，        也不存在转移财产的可能。

        转让出去的这两笔股权共获增值约人民币    元，产生于    年，即便不考虑返还        这一层，根据本案的情况，这人民币    元在夫妻共同财产中根本不算是大额的收入，到    年恐怕也消失殆尽了，根据双方在法庭达成的一致意见，仅就诉前2年的存款进行审查和主张，无论从哪个角度，都无权再分割六年前获得的这笔增值利益了。

（4）        持有的        有限公司5.7%的股权

        认可该公司股权为        婚前入资，同意不再进行分割，但如法庭采纳B的主张，分割        婚前股权的婚后增值利益，        也同样要求分割        该股权在婚后的增值利益，法庭对双方婚前股权的分割应采用同一标准。

（5）        持有的        有限公司2%的股权

根据        提交的证据24及B证据22，        在         有限公司持有2%的股权，其中        婚前出资人民币    元，对此A也予以了认可，因此，A认为该2%的股权现值扣除人民币    元婚前入资即是夫妻共同财产部分，理应予以分割。

（6）        持有的        有限公司20%的股权

根据        提交的证据63，        出资人民币    元持有该公司20%的股权，应为夫妻共同财产，应依法分割。        虽然提供    年    月    日的补充证据1和2证明该股权的实际持有人为        ，但是        的转款证据并未提交原件，且        的转款与B的股权之间有何关联无法证实，因此，不能证明该股权不是夫妻共同财产。

（7）        股权投资合伙企业（有限合伙）合伙份额

对于该企业        曾有过的合伙份额，        提交了证据31该企业的工商登记材料，从该证据可以清晰地看到，该公司股东只是认缴了资金，未实缴出资，在实缴出资期限界满前（    年    月    日之前），公司已注销（    年    月    日），因此        从未出资，原告名下股权也无价值可分。

（8）        资源投资管理有限公司

    年    月，        与        发展有限公司共同出资人民币    元设立公司，注册资本人民币    元，其中        出资人民币    元，持股50%。        有限公司出资人民币    元，持股50%。    年    月    日，        与一个认识的业务伙伴        签订股权转让协议，将自己名下的50%股权以人民币    元原值转让给        。    年    月    日，工商局已核准该公司解散，办理完注销登记。（见原告向法庭提交的    海民初字第    号民事判决书及    京    民终    号民事判决书）

诉讼期间，        另案诉讼，要求确认该转让协议无效，现该案已审理终结，原告向法庭提交了        海民初字第    号民事判决书及    京    民终    号民事判决书，法庭已驳回        的诉讼请求，        的股权转让行为被认为有效。

因此，该公司已无        名下股权，所获得的股权转让款仅人民币    元产生于    年，至今    年也早已消失殆尽，没有财产可以分割。

（9）        置业发展有限公司

    年    月，        与        发展有限公司共同出资设立公司，注册资本人民币    元，其中        出资人民币    元，持股10%，        发展有限公司出资人民币    元，持股90%。        的人民币    元入资款来源于母亲        （        京    终字第    号民事判决书第8-9页），        只是代持股权。    年    月    日，        与其母        签订股权转让协议，将10%的股权以转让方式归还        。    年    月，该公司已申请注销。

诉讼期间，        另案诉讼，要求确认该转让协议无效，现该案已审理终结，原告向法庭提交了        海民初字第    号民事判决书和    京    民终字第    号民事判决书，法庭已驳回        的诉讼请求，        的股权转让行为被认为有效。

因此，该公司已无        名下股权，由于股权转让款本来就来源于        ，        以返还股权的方式结束双方之间的代持关系，该公司无        的任何权益，并没有财产可以分割。

（10）        股权投资合伙企业（有限合伙）

被告证据（    年    月    日补充证据3）仅仅是一张收据照片，原告不认可证据的真实性，同时提交了证据72，证明自己根本无该公司股权。因此，该公司无原告名下利益可分。

（11）        合伙企业（有限合伙）

被告证据（    年    月    日补充证据4）仅仅是一张收据照片，原告不认可证据的真实性，同时提交了证据73，证明自己根本无该公司股权。因此，该公司无原告名下利益可分。

3.汽车

（1）        名下        轿车一辆（车牌号        ）

原告提交证据19机动车综合信息查询表，证明        婚前自有车辆一部，        名下婚后只有        车一部，其婚前使用的另一个车牌        婚后借给        公司使用，        一直只有        车使用，因此，        车应归        所有，        愿给付车辆折价。

（2）        轿车一辆（        ）

虽然        提交证据证明该车系以        名义于婚后购买，但        提交以下证据证明该车不是夫妻共同财产，不能分割：

        提交机动车综合信息查询表证据74，证明该车牌        是    年婚前        就有的车牌（证据74第3页），当时车辆为一辆        车，    年车辆报废后，        将车牌借给        公司使用，由        公司出全款购买了这辆        轿车（证据74第1页），对此，        提交证据38证明当时公司以支票方式出资购买了        车，同时提交了售车方出具的进账单（证据67）及书面说明（证据59）证明此款确系        公司出资，同时，还提交了证据61证明        公司将该车做进公司固定资产。

        个人愿意将婚前车牌借给公司使用，\*\*公司自行出资，也未使用夫妻的共同财产，从车牌的取得时间、车辆的出资来看，都不是夫妻共同财产，不应予以分割。

（3）        轿车一辆（车牌号        ）

该车原告认可是夫妻共同所有，是自己唯一在使用的车辆，要求判归自己所有，也愿意给付被告一半折价。

4.存款

        提交了证据27、44、49-53，即自己名下所有的账户明细，并无存款余额可以分割，也无较大额转账；而        证据28显示，    年A曾从自己民生银行1810账户汇款给        人民币    元，        对尾号为7001的招商银行账户中    年    月    日汇出的人民币    元及    年    月    日的一次性取现人民币    元未能说明合理理由，因此要求分割以上三项存款共计人民币    元理应进行分割。

5.股票、有价证券

        提交的有关        的股票、证券证据，均不是原始和直接证据，而是一些复印件和信件等，        均不认可真实性；因此被告不能证明原告有股票和有价证券可以分割。仅有的道通期货        已主动提交证据54，证明仅有人民币    元余额可供分割。

6.共同债权

（1）        人民币    元

对于        主张的该债权，原告认可确实是存在的，但债务人        根本找不到了，债权根本不能实现，        不能追回该债权。        已当庭表示愿将该债权全部转让给        ，由        去追偿，追偿回来的款项两人平均分割。

（2）        合计人民币    元

对于        提交的证据17-19        的借条和欠条的真实性，        是认可真实性的，但并非夫妻共同债权。为此，        提交了证据13第1页及证据14、17、可以证明        农业银行1015账户内的资金全部来源于        ，该卡实际是        让        代为进行煤炭生意的生意卡，从账户可以清晰地看到，        的人民币    元进入        的账户后，很快被转出人民币    元用于购煤，此后        不断还款，该账户内的进项总合为人民币    元左右，也没有超过人民币    元。

欠条之所以写了        的名字，是因为当时        一直是煤炭生意的经手人，煤炭生意的另一经手人是                     ，在        的证据19欠条一张，我们看到        写的也是欠        和        钱，而并非写了        一个人的名字，因为当时追款时一直是        和        在经手，所以最后一张欠条就写了欠        和        钱，这进一步说明这笔欠款不是针对        的，而是对        的人民币        的欠款。

为此，        提交了证据39、40、41、75来证明，确无此夫妻债权，这其中包括        的一笔还款银行记录、        本人的证人证言，欠条中所提到的        的证人证言，证明        已归还一部分欠款，全部还到原告中国农业银行1015账户里去，而且是还给合作伙伴        ，        只是代理人。

原告的证据已形成完整的链条，该债权的数额不是人民币    元，因为        已归还一部分款项，其余部分        也无力偿还，其次，债权也与本案当事人无关，因此不同意分割该项所谓的共同债权。

（3）        人民币    元

        提交的对        人民币        元的债权是一份不能证实真实性的邮件，其提交的转账明细也与人民币    元的数额相差甚远，其中一笔是人民币    元，另一笔是人民币    元，真实的情况原告已在书面质证意见中作出了说明，即原告于    年    月    日向被告7001招商银行卡汇款人民币    元（该笔汇款从B提交的补充证据17被告招商银行7001账户明细中可以清晰地看到），该笔款项为筹集朋友资金做项目后所获收益。原告因工作繁忙，便拜托被告将该笔收益分给当时的出资人。从B的招商银行账户可以清晰地看到，        在收到上述人民币    元后，于    年    月    日至    日，        给        、        、        等多人转账，均为向出资人分红。从具体金额上也可推知该两笔转账不可能是给        的借款，而是分红。无论借款人实际需要的金额是多少，借款人一般都会借整数位的金额，以方便记忆和归还，不可能借人民币    元、人民币    元这样精确到个位的数额，这确是经计算后应分给        的分红。

因此，被告证据不能证实借款的真实存在。

（4）        有限公司人民币    元

        提交了证据21主张有对        公司的人民币    元债权，对此，        提交证据46-48，原告证据46可以证实    年    月    日，        公司与        旧机动车经纪有限公司签订了旧机动车买卖合同，购车全款及押金恰好是人民币    元；原告证据        的银行交易明细可看到，    年    月    日        旧机动车经纪有限公司负责人        将该人民币        元取出，交给了        ；    年    月    日，        本人亲自该人民币        元通过        的民生银行0561账户转到了        公司，当时        刚刚生完大儿子五天，根本不可能本人办理（被告证据21）。

上述证据从时间、钱款金额等方面已形成完整的证据链条，证明该人民币    元本来就是        公司的钱，并非来自于        ，根本不存在什么人民币    元对        公司的债权。B明显是利用片段的转款记录伪造共同债权，依婚姻法第四十七条的规定应对其少分财产。

（5）        有限公司人民币    元

        提交了证据20主张有对        公司的人民币    元债权，对此，        提交证据43-45，可以清晰地看到这人民币    元的来龙去脉：

原告证据43的汇款凭证可以证明    年    月    日，        公司提前将公司司机的集资款人民币    元转给了        。此后，原被告凑款人民币    元，加上之前的人民币    元共计人民币    元从        的招商银行7001账户转到了        公司（        证据20）；原告证据44        的民生银行3064账户明细可以证明，    年    月    日，        公司将人民币    元返还给了原被告平了账，至此，原被告之间与银华公司之间无任何债权债务，帐完全是平的，这人民币    元的转款完全是这中间的一个环节，        明显是利用片段的转款记录伪造共同债权，依婚姻法第四十七条的规定应对其少分财产。

（6）        人民币    元

该所谓的债权同前两笔一样，都是        利用片段的中间转款记录伪造共同债权，对此        已提交充分证据（36、37）证明        已将该人民币    元分两笔完全归还        ，该债权完全系伪造，对        伪造债务的行为依婚姻法第四十七条的规定应对其进行少分财产。

（7）其它

对于        根据其证据20主张的对        公司的债权，在         提交相应证据后不再主张；

对于其它        提交证据主张的债权：转给        、        、        的款项，因        在    年    月    日的庭审中未再将其列入共同债权主张，且A主张均系购买物品，且物品也在双方争执中让        拿走，因此无财产可分割。

原告认为，对于只有银行转账，不能认定系债权。        没有达到共同债权存在的证明目的。要证明债权存在，不能只通过一个简单的转款来认定，借款关系首先应通过借条或借款协议来确定，其次还要有时间及数额相符的转款凭证，其次，还应证实债权用于了夫妻的共同生活，才能证明债权存在且系夫妻共同债权。显然，        主张的诸多债权依据的仅仅就是一笔转款记录，根本不能认定为共同债权。且因        生活和生意中多有开支转款，转款很多也非常正常。且A提交的大部分证据也已证明B大多是利用中间的一个转款环节伪造了债务，所谓共同债权根本不具有任何真实性。对于明显的B伪造共同债权的行为，依据婚姻法第四十七条的规定，应对其少分财产。

7.共同债务

对        公司的共同债务人民币    元

因购买        车、还        名下及        名下房屋贷款、车贷等婚后共产生人民币    元，        为此提交多份证据（原告证据26、27、29、37、66、68-71，        证据13），可以证明银华公司从取款到转款的全部过程，确实用在了房屋贷款、车辆购买及贷款上，是用在了双方的共同生活上，因此系双方共同债务，应由双方各承担一半。

综上所述，原被告分居超过三年，感情确已破裂，希望判决双方离婚，依法处理子女抚养及财产分割问题。

        律师事务所

代理人：

    年    月    日

附：相关法条

《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国婚姻法〉若干问题的解释（三）》：

第七条  婚后由一方父母出资为子女购买的不动产，产权登记在出资人子女名下的，可按照婚姻法第十八条第（三）项的规定，视为只对自己子女一方的赠与，该不动产应认定为夫妻一方的个人财产。

由双方父母出资购买的不动产，产权登记在一方子女名下的，该不动产可认定为双方按照各自父母的出资份额按份共有，但当事人另有约定的除外。

第十条  夫妻一方婚前签订不动产买卖合同，以个人财产支付首付款并在银行贷款，婚后用夫妻共同财产还贷，不动产登记于首付款支付方名下的，离婚时该不动产由双方协议处理。

依前款规定不能达成协议的，人民法院可以判决该不动产归产权登记一方，尚未归还的贷款为产权登记一方的个人债务。双方婚后共同还贷支付的款项及其相对应财产增值部分，离婚时应根据婚姻法第三十九条第一款规定的原则，由产权登记一方对另一方进行补偿。

《婚姻法》

第四十七条  离婚时，一方隐藏、转移、变卖、毁损夫妻共同财产，或伪造债务企图侵占另一方财产的，分割夫妻共同财产时，对隐藏、转移、变卖、毁损夫妻共同财产或伪造债务的一方，可以少分或不分。离婚后，另一方发现有上述行为的，可以向人民法院提起诉讼，请求再次分割夫妻共同财产。

人民法院对前款规定的妨害民事诉讼的行为，依照民事诉讼法的规定予以制裁。