

全国“七五”普法案例读本系列

打官司

案例读本

七五普法图书中心◎著

- ★ **专业性** 法学专家、实务人士、专业法律编辑精心编写
- ★ **实用性** 上百个实用案例，讲解常见的打官司法律问题
- ★ **权威性** 及时、有效解决纠纷维护权益的权威使用指南

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

全国“七五”普法案例

打官司 案例读本

七五普法图书中心◎著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

打官司案例读本 / 七五普法图书中心著.

—北京: 中国法制出版社, 2016. 1

(全国“七五”普法案例读本系列)

ISBN 978 - 7 - 5093 - 6781 - 0

I. ① 打… II. ① 七… III. ① 诉讼

- 案例 - 中国 IV. ① D925. 05

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2015) 第 240260 号

策划编辑: 刘 峰 (52jm. cn@ 163. com)

责任编辑: 张 津

封面设计: 蒋 怡

打官司案例读本

DAGUANSI ANLI DUBEN

著者/七五普法图书中心

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/880 毫米×1230 毫米 32

版次/2016 年 1 月第 1 版

印张/8.75 字数/268 千

2016 年 1 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 6781 - 0

定价: 29.80 元

北京西单横二条 2 号

邮政编码 100031

网址: <http://www.zgfs.com>

市场营销部电话: 66033393

值班电话: 66026508

传真: 66031119

编辑部电话: 66053217

邮购部电话: 66033288

(如有印装质量问题, 请与本社编务印务管理部联系调换。电话: 010 - 66032926)

顾问委员会

荣丽双	王 宇	王 磊	冯 宁	江润涛	付广庆	蔺东升
徐传发	冯佳林	吴书振	刘 芹	倪 婷	杨立群	冯美华
李玉兰	陶 然	杨 宇	孙明然	王福振	李宝尧	王 欣
王雁冰	任 珊	唐 菁	周 龙	高淑荣	李贵香	王燕秋
孙大为	田媛媛	王 芳	陶玉海	田 勇	陈凤彩	曹洪华
陈雪云	董 莲	何雪峰	康幼玫	李敦刚	刘晨鹏	刘 慧
庞晓娟	邵 雯	宋 琛	宋可力	韩 博	马玉波	李 晨
聂海荣	裴 昕	王荣丽	杨秀红	贾福强	任月英	苏 度

前言

随着我国法律体系的不断完善和普法教育的不断深入，人们的法律意识显著增强，运用法律处理日常事务的需求也越来越普遍。但法律本身所固有的专业术语，使得一般人学法的难度加大。为了便于读者学法，我们组织力量编写了这套案例读本，旨在通过具体的案例来说明法律规定的内涵，提升人们的法律意识。

随着人们法律意识的不断增强，打官司已经不是一件新鲜事情了。在日常生活中，一旦发生纠纷，在协商未果的情况下，选择诉讼是很多人解决问题的方式。但是，诉讼是需要法律专业知识的，如果法律知识不足就贸然去诉讼的话，可能会面临许多困难或障碍。因此，很多人在打官司之前会请律师，或就有关疑问向律师作出咨询，这难免会给当事人造成很多时间和金钱上的浪费，从而给生活带来更大的麻烦。

法律的生命在于适用，而案例是法律适用的结果。因此，案例为我们理解法律打开了一扇窗户，使抽象的法律以鲜活的面孔呈现在我们面前。通过学习案例，我们可以知道，法律语言如何成为我们的生活语言，从而更好地理解立法的精神实质；通过学习案例，我们可以知道，如果类似的事情发生在自己身上，应该怎

样恰当处理与应对；通过学习案例，我们可以知道，当权益受到侵犯时，可以用哪些法律规定维护权益；通过学习案例，我们可以知道，别人是怎样吃亏上当的，自己应该如何提高警惕、加强防范……

实践是法律的生命力所在，制定法律的目的就是要运用到实际生活中去。对于社会公众而言，初步了解一些诉讼法律知识，能够更好地维护自己的权利并获得更为充分的救济。

本书以《中华人民共和国民事诉讼法》《中华人民共和国刑事诉讼法》及《中华人民共和国行政诉讼法》的条文为主线，结合相关司法解释，配以社会生活中的典型案例，介绍了法条适用中的常见情形。通过阅读本书，读者可以了解我国诉讼法的相关规定和注意事项，在符合法律规定的情况下正确处理好日常生活中的方方面面，最大程度地保障自己的合法权益。

我们相信，本书一定能帮助读者朋友深入领会法律精神，真正学好法，用好法！

目 录

第一章 案件起诉

民事案件起诉应具备哪些条件?	01
起诉能否以口头形式提起?	03
怎样写民事起诉状?	04
未成年人可以作原告吗?	06
当事人一方人数众多如何进行诉讼?	08
向法院提起诉讼后与被告和解,原告可以撤诉吗?	10
打官司如何聘请律师?聘请律师有哪些好处?	11
委托代理授权不明会导致什么后果?	13
特别授权的代理人有权在法庭上承认对方的请求吗?	15
约定“全权代理”,就是可以代理一切吗?	16
民事诉讼可以由他人代为提起吗?	18
夫妻离婚纠纷可以频繁起诉吗?	19
打民事官司是到原告住所地还是被告住所地?	21
涉及合同纠纷的案件应到哪个法院起诉?	22
服刑人员欲离婚,应向哪个地方法院提起诉讼?	24
常年在外地打工的夫妻想要离婚,应该到哪个法院起诉?	25
发生民事侵权纠纷,受害人应向哪里的法院提起诉讼?	26

因不动产买卖产生的纠纷，应该到哪个法院提起诉讼？	28
合同当事人可以协商约定发生纠纷时的管辖法院吗？	29
涉及多地的侵权纠纷，应如何确定管辖法院？	31
如果认为不应当由该法院管辖，可以提出管辖异议吗？	32
审判人员与对方当事人有亲戚关系，可以申请其回避吗？	34

第二章 证据

民事官司中的证据包括哪些种类？	36
偷拍偷录的视听资料能否作为合法证据使用？	38
当事人陈述可以算作证据吗？	39
证人必须出庭作证吗？	41
因客观原因不能收集证据可以申请法院调查取证吗？	43
举证责任倒置是怎么回事？	44
广告牌砸伤了人由谁来承担举证责任？	46
作为证人需要具备哪些条件？	48
诉讼过程中，证人要出国不能出庭作证怎么办？	50
在民事诉讼中，哪一方当事人有责任提供证据？	51
被逼迫写下的欠条能否成为有效证据？	53
一方当事人持有证据却拒绝提供会承担什么后果？	54
为调解所作的妥协，可以成为以后对当事人不利的证据吗？	56
证据的证明力大小如何判断？	58

第三章 民事案件审理

什么情况下可以申请先予执行？	60
----------------------	----

涉及隐私的案件，当事人可以要求不公开审理吗？	61
当事人可以要求法院不公开宣判审判结果吗？	63
对于同一个民事案件，法院最多能够审理几次？	64
当事人拒不到庭，法院可以缺席判决吗？	66
案件被法院受理后，原告可以撤诉吗？	68
在民事诉讼中，第三人如何参加原被告之间的诉讼？	69
什么是反诉？反诉提出后能否与原案件合并审理？	71
案件审理过程中一方当事人猝死，案件还要继续审理吗？	72
什么是简易程序？哪些案件适用简易程序？	74
人民法院作出的裁定、判决是立即生效吗？	75
对人民法院作出的判决不满可以拒绝签收吗？	77
什么情况下可以提起上诉？	79
上诉应向哪个法院提出？如何提出？	80
对共同诉讼人之间的权利义务分配有异议可否上诉？	81
怎样书写上诉状？	83
二审中当事人可否增加独立的诉讼请求？	85
上诉是否可以撤回？	86
因不可抗力导致过了上诉期该怎么办？	88
什么是支付令？支付令的法律效力如何？	89
检察院能否要求法院对已经生效的判决进行重审？	91
案件终审判决后又发现了新的证据，可以要求法院重审吗？	93
判决离婚的案件是否可以申请再审？	94
法官收受贿赂导致案件败诉该怎么办？	96
已经生效的调解书能否申请再审？	98
申请再审应在什么期限内提出？	99

再审申请书应该怎样写？	101
-------------------	-----

第四章 民事案件执行

法院判决后败诉一方拒不履行判决，胜诉方该怎么办？	103
如何查明被执行人的财产情况？	104
执行过程中，哪些财产不得查封、扣押、冻结？	106
履行了判决书的全部义务，名字能否从失信名单库中删除？	107
经过调解达成的协议具有法律效力吗？	109
当事人在执行过程中能否和解？	110
申请担保期满后被执行人仍不履行义务，申请执行人该 怎么办？	112
强制执行过程中遭到被执行人阻碍的，可以采取哪些措施？ ...	113
达成执行和解后，一方不履行或未完全履行和解协议怎么办？	115
和解协议履行完毕还能申请执行原生效法律文书吗？	116
什么情况下可以申请执行异议？	118
在执行过程中，被执行人死亡该如何处理？	120
被执行人延期履行义务的后果是什么？	121

第五章 如何打刑事官司

导致人身伤亡的案件是否可以达成协议解决？	123
哪些刑事案件当事人双方可以“私了”解决？	124
刑事诉讼中，犯罪嫌疑人可以自行辩护吗？	126
被告律师诱使证人改变证词应否承担责任？	128
接受委托后，辩护律师可以与被关押的委托人见面吗？	130

刑事诉讼过程中，被告人对自己的律师不满意可以要求 更换吗？	131
一名被告人最多可以委托几名辩护人？	132
没钱请律师，当事人就只能自行辩护吗？	134
语言不通的少数民族当事人如何参加刑事诉讼？	136
对未成年人进行审讯，其监护人应否在场？	137
公安机关有权认定犯罪嫌疑人有罪吗？	138
采用刑讯逼供取得的证据合法吗？	140
被告人上诉后二审法院会加重判刑吗？	142
证据确凿，但犯罪嫌疑人拒不承认就无法定罪吗？	143
公诉案件能否适用“谁主张，谁举证”原则？	145
拘传犯罪嫌疑人就是对其羁押审讯吗？	146
什么是取保候审？哪些人可以适用取保候审？	148
取保候审的保证人要满足什么条件？	150
取保候审也有时间限制吗？	151
监视居住是否有时间限制？	152
犯罪行为未引发后果是否适用拘留？	154
刑事拘留是否有时间限制？	156
公安机关的侦查人员有权作出逮捕的决定吗？	157
什么情况下可以进行人身检查？	159
什么是法定不起诉？	161
未成年犯罪的案件可以不公开审理吗？	162
庭审过程中扰乱法庭秩序会被追究责任吗？	164
庭审过程中需要传唤新证人，法院会延期审理吗？	165
刑事诉讼案件能否适用简易程序？	167

我国法律对上诉期是如何规定的？	168
判决生效后发现起诉罪名有误能否启动再审抗诉？	170
判决生效后又发现新证据可以证明被告无罪，该如何处理？ ...	172
怀孕妇女犯罪能否申请监外执行？	174
什么情况下执行死刑前可以暂停执行？	175
死缓犯在缓刑期间故意犯罪，可以立即执行吗？	177

第六章 如何打行政官司

打行政官司该如何确定被告？	179
公务员就人事任免问题起诉到法院，法院能否受理？	181
营业执照两年没批，公民可以到法院起诉吗？	182
为配合政府预防禽流感遭受的损失，可以要求赔偿吗？	184
有起诉权的原企业法人终止，谁可以提起诉讼？	185
行政诉讼的管辖权如何界定？	186
在行政诉讼中，可以申请先予执行吗？	187
行政官司由谁负举证责任呢？	189
诉讼期间，行政机关的具体行政行为会停止执行吗？	190
行政机关可以因同一事由作出重复处罚决定吗？	192
子女偷父母的证件变更了房屋产权，父母可以提起行政诉讼 要求撤销吗？	193
卫生行政主管部门不作为，公民可以提起诉讼吗？	195
行政诉讼能否由他人代为提起？	196
行政诉讼中，对被告搜集证据有限制吗？	197
行政机关的裁定干扰企业正常运营，企业可以起诉要求停止 行政决定吗？	199

第七章 法律援助

老人为索要赡养费提起诉讼，是否属于法律援助对象？	201
行政赔偿诉讼可以申请法律援助吗？	203
刑事赔偿诉讼是否属于法律援助范围？	204
讨要拖欠工资的诉讼可否申请法律援助？	206
因见义勇为受伤而提起诉讼，可以申请法律援助吗？	208
因讨要抚恤金提起的诉讼，应向哪个法律援助机构申请援助？	210
法律援助机构是否提供法律咨询服务呢？	212
救人反遭诬陷，可以申请法律援助帮忙打官司吗？	214
住所地与申请地不一致而导致经济困难标准不同，应以哪个 为标准提请法律援助？	215
12 岁的孩子可以独自申请法律援助吗？	217
申请法律援助都需要提供哪些材料？	218
哪些人申请法律援助不用提交经济状况证明表？	220
未按法律规定向法律援助机构提供申请材料，会导致什么 后果？	222
申请法律援助失败该怎么办？	223
未经受援人同意，法律援助人员可以与对方当事人达成 和解吗？	225
法律援助在什么情况下会被终止？	227
法律援助人员可以私自向当事人索要钱财吗？	228
在办案的过程中，法律援助人员应否向受援人和法律援助 机构报告情况？	230
律师不尽职，受援人可以要求法律援助机构更换律师吗？	232

共同犯罪中请不起律师的犯罪嫌疑人该怎么办？	233
犯罪嫌疑人在检察院抗诉的案件中，能否申请法律援助？	235
全国通缉的犯罪嫌疑人能否申请法律援助？	237
自诉的刑事案件能否申请法律援助？	239
被害人家庭困难，可否通过法律援助机构寻找诉讼代理人？	240
在押的犯罪嫌疑人可以申请法律援助吗？应该如何申请？	242
没有委托辩护人的未成年犯罪嫌疑人，能否得到法律援助？	244
可能会判处死刑的人可以拒绝律师辩护吗？	245
被认定为经济困难需要满足哪些条件？	247
法律援助工作由什么机构负责？	249
承办法律援助案件的费用由谁出？	250
紧急情况下可以要求法律援助机构先提供帮助吗？	252

第八章 仲裁与人民调解

未通过工商局的行政审批，可以提起仲裁吗？	254
合同约定只写明“在北京仲裁”，该仲裁约定是否有效？	255
双方签有仲裁协议，发生纠纷后可以向人民法院起诉吗？	257
对仲裁结果不服向法院起诉，法院会受理吗？	258
纠纷产生后再达成的仲裁协议有效吗？	260
仲裁人员可以由当事人双方约定吗？	261
打行政官司的双方可以调解吗？	262
什么是人民调解制度？	264
人民调解委员会调解不成该如何处理？	266
调解协议达成后又反悔，可以向人民法院起诉吗？	267

第一章 案件起诉

民事案件起诉应具备哪些条件？

案例实录

2014年夏天，梁某下了夜班骑车回家。在经过一处灯光不明的路段时，梁某掉到路边施工挖的大坑里，导致腿部受伤。伤愈后，梁某想要起诉施工方，因为施工方在施工路段既没放置警示标志，也没有采取任何安全措施。那么，梁某起诉应具备什么条件？要准备哪些材料呢？

律师分析

根据我国《民事诉讼法》第一百一十九条的规定，梁某要起诉必须满足四个条件：1. 梁某必须与本案有直接的利害关系，梁某摔伤，人身权受到伤害，所以梁某是适格的原告；2. 必须要有明确的被告，即梁某必须在起诉书中明确写明本案被告为施工方×××；3. 梁某要有具体的诉讼请求、事实和理由，即梁某在起诉书中要写明他希望从法院得到什么样的救济，比如希望施工方赔偿其多少钱的损失，要求施工方设置安全标志等，梁某还要写明其请求所依据的理由是什么，即依据什么法律的哪条哪款，如本案中依据《民法通则》第一百二十五条；4. 梁某起诉的法院必须是对本案有管辖权的法院，如

本案由侵权行为地或被告住所地法院管辖。除此之外，梁某还应当准备一定的证据材料证明其符合起诉条件，如证明自己作为原告的资格和诉讼能力，证明被告明确，证明属于受诉法院管辖等。

法条链接

《中华人民共和国民事诉讼法》

第一百一十九条 起诉必须符合下列条件：

- （一）原告是与本案有直接利害关系的公民、法人和其他组织；
- （二）有明确的被告；
- （三）有具体的诉讼请求和事实、理由；
- （四）属于人民法院受理民事诉讼的范围和受诉人民法院管辖。

《中华人民共和国民法通则》

第一百二十五条 在公共场所、道旁或者通道上挖坑、修缮安装地下设施等，没有设置明显标志和采取安全措施造成他人损害的，施工人应当承担民事责任。

《最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定》

第一条 原告向人民法院起诉或者被告提出反诉，应当附有符合起诉条件的相应的证据材料。

温馨提示

人民法院收到起诉状或者口头起诉后，应当审查原告起诉是否符合民事诉讼法规定的起诉条件，认为符合起诉条件的，应当在7日内立案，并通知当事人。认为不符合起诉条件的，应当在7日内裁定不予受理；原告对不予受理的裁定不服的，可以提起上诉。

起诉能否以口头形式提起？



案例实录

王老太太年逾七旬，独自一人住在偏远的农村。王老太太的老伴很早就去世了，她独自将一双儿女抚养长大，并帮助儿女成立家庭，结婚生子。但是，已经成家的儿女却不履行赡养老人的义务，王老太太的生活日渐困难。逼不得已，王老太太决定去法院状告子女，但只有小学文化水平的她不认识字，不会写起诉书，更没钱委托律师打官司。那么，王老太太能否以口头形式提起诉讼呢？



律师分析

王老太太可以口头起诉。起诉，是民事诉讼中重要的程序之一，是起始程序。发生民事纠纷，首先要起诉，才有应诉，诉讼程序才能逐次展开。一般情况下，起诉采取书面形式是出于严谨的考虑，书面起诉能够将起诉的缘由、被起诉人、诉讼请求等内容叙述清楚，有利于维护起诉人的利益。但是也有例外情况，如果当事人起诉不具备书面起诉的条件，就可以口头起诉。

本案中，王老太太不识字，也没有钱请律师代理，不太可能书面起诉。鉴于这种情况，王老太太就可以口头起诉，起诉的内容由人民法院记入笔录，然后通知对方当事人应诉。即使没有起诉书，老人的合法权益也会得到保护。