



民事执行法律理论与实务丛书

MINSHI ZHIXING FALU LILUN YU SHIWU CONGSHU

2

民事执行新制度 理解与适用

MINSHI ZHIXING XINZHIDU
LIJIE YU SHIYONG

主编 ◎ 江必新

- 最高人民法院分管执行工作的副院长主编，最高人民法院、最高人民检察院、地方人民法院和著名法律院校的有关专家共同编写。
- 结合民事诉讼法执行篇和最高人民法院一系列执行司法解释，全面系统地阐释近年来执行工作经过实践检验并行之有效的新制度和创新经验。
- 根据执行立法、执行改革、执行实务的发展要求，对执行工作中出现的大量新情况新问题进行比较分析，开展新的理论探索研究，为转化为新的制度和规则提供了新颖的改革实践经验与理论支持。
- 广大执行人员、律师、执行当事人、法律院校师生准确理解与适用我国现行执行法律规范的案头基本法律工具书。

人民法院出版社



民事执行法律理论与实务丛书

MINSHI ZHIXING FALU LILUN YU SHIWU CONGSHU

2

民事执行新制度 理解与适用

MINSHI ZHIXING XINZHIDU
LIJIE YU SHIYONG

主编 ◎ 江必新

副主编 ◎ 王少南 关升英 张小林
吴锦彪 刘璐 黄辉

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

民事执行新制度理解与适用/江必新主编. -北京: 人民法院出版社, 2010. 5

(民事执行法律理论与实务丛书)

ISBN 978-7-80217-951-6

I. ①民… II. ①江… III. ①民事诉讼-强制执行-法律解释-中国②民事诉讼-强制执行-法律适用-中国 IV. D925.118.305

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2010) 第 044603 号

民事执行新制度理解与适用

主编 江必新

责任编辑 辛言 高林 琼枝
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京市东城区东交民巷 27 号 (100745)
电 话 (010) 67550579 (责任编辑) 67550516 (出版部)
67550558 67550559 (发行部)
网 址 <http://courtpress.chinacourt.org>
E-mail courtpress@sohu.com
印 刷 北京人卫印刷厂
经 销 新华书店

开 本	787×1092 毫米	1/16
字 数	774 千字	
印 张	34.5	
版 次	2010 年 5 月第 1 版	2010 年 5 月第 1 次印刷
书 号	ISBN 978-7-80217-951-6	
定 价	69.00 元	

版权所有 侵权必究

前 言

民事执行是执行机关根据国家民事执行法律所规定的程序,以国家强制力为后盾,实现生效法律文书确定的民事权利义务的活动。在义务人不自觉履行生效法律文书确定的义务的情况下,民事执行迫使义务人履行义务,使权利人的权利从一种期待变为现实,有利于维护当事人的权利,有利于维护市场交易秩序,也有利于维护法制的统一和权威。同时,民事执行制度通过强制性地要求被执行人支付迟延履行金和迟延履行期间的双倍利息以及对被执行人和协助执行人拒不执行或拒不协助执行的强制措施,起到了制裁藐视法律者的作用,也教育、引导人们诚实守信、遵纪守法。

我国虽然没有专门的民事强制执行法,但是以《民事诉讼法》执行篇为基础框架,以最高人民法院的一系列司法解释为主要内容的民事执行制度已经形成,并渐趋完备。其中,《民事诉讼法》2007年修改,增设了执行异议、变更执行法院、执行财产调查、执行威慑机制等规定,修改了强制执行措施、执行管辖、案外人异议、申请执行期限、执行通知等制度,在一定程度上进一步完善了我国民事执行法律制度。

当前,民事执行制度的深入研究仍然具有重要的现实意义。就执行立法而言,今年启动的民事诉讼法全面修改亟待学术界和实务界提供系统的理论论证;就执行改革而言,执行体制和工作机制改革的进一步深化,也需要更为成熟的理论指导和理论支持;就执行实务而言,执行工作中出现的大量新问题、新情况,需要通过新的理论探索转化为新的制度和规则,执行实践中积累的宝贵经验,也有待通过深入、系统的理论研究进行整理和归纳,如各地法院出台了执行流程管理、执行联络员、人民陪审员参与执行、司法警察参与执行、审计执行、曝光执行、再执行凭证、执行救助等一系列新举措还有待进一步探讨。

有鉴于此,来自最高人民法院、最高人民检察院、中国政法大学、中国人民大学、北京师范大学等单位的专家、学者共同编撰了这套《民事执行法律理论与实务丛书》。全套丛书坚持以中国特色社会主义理论体系为指导,努力构建中国民事执行理论体系,既吸收、借鉴世界其他国家和地区的理论成果和成功经验,更注重从中国政治、经济、文化、社会等的实际出发展开分析;既关注现有的成熟理论,又注重执行实践,从执行工作的实际出发,从执行改革的具体问题入手。

这套丛书以《民事诉讼法》(修正)、最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的意见》、《关于人民法院执行工作若干问题的规定(试行)》、

《关于人民法院民事执行中查封、扣押、冻结财产的规定》、《关于人民法院民事执行中拍卖、变卖财产的规定》、《关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉执行程序若干问题的解释》为主线，结合我国现行有效的有关执行的法律、法规及其他司法解释，对民事执行理论和实务中的问题作了全面探讨。这套丛书由条文释义、操作规程、新制度理解与适用、重大疑难专题研究、热点问题新释新答、典型案例点评、文书范本与制作等多种组成，既包括了对现行民事执行规范和地方执行经验的疏理和总结，又包括了对执行理论和实务中的新问题的探讨和研究；这套丛书将众多零散的执行法律规范按民事执行法的基本体系整合在一起，既以我国民事执行法的成熟理论为基础，又充分关注民事执行工作中的疑难、热点问题。

相信这套丛书的出版，对于广大执行人员、执行当事人和其他参与人准确理解我国现行执行法律规范，对于执行理论的逐渐完善以及民事诉讼法执行篇的全面修正，都会有所裨益，也欢迎社会各界对其中的不足之处加以指正，以使这套丛书更臻完善。

编著者

二〇一〇年五月

目 录

第一章 民事强制执行与民事强制执行法

第一节 民事强制执行

一、民事诉讼视野下的民事强制执行·····	(1)
(一) 民事强制执行：基于民事诉讼角度的分析·····	(1)
(二) 民事强制执行：与其他制度的比较·····	(3)
二、民事强制执行的种类·····	(4)
(一) 终局执行与保全执行·····	(4)
(二) 金钱债权执行与非金钱债权执行·····	(5)
(三) 直接执行、间接执行与替代执行·····	(5)
(四) 对行为执行与对财产执行·····	(5)
(五) 一般执行与个别执行·····	(6)
(六) 国内执行与涉外执行·····	(6)
三、民事强制执行与行政强制执行、刑事执行的关系·····	(6)
(一) 民事强制执行与行政强制执行的区别·····	(6)
(二) 民事强制执行与刑事执行的区别·····	(8)
四、民事强制执行程序与民事诉讼程序、民事审判程序的关系·····	(9)
(一) 民事强制执行程序与民事诉讼程序的关系·····	(9)
(二) 民事强制执行程序与民事审判程序的关系·····	(10)
五、民事强制执行权·····	(12)
(一) 强制执行权的主体属性·····	(12)
(二) 性质定位·····	(13)
(三) 权能划分·····	(19)
六、民事强制执行的意义·····	(24)
(一) 保障民事权利实现·····	(24)
(二) 平衡各方利益·····	(24)
(三) 维护法制权威·····	(25)

- (四) 有利于维护市场交易秩序 (25)
- (五) 教育引导公民诚实守信、遵纪守法 (26)

第二节 民事强制执行法

- 一、民事强制执行法的概念 (26)
- 二、民事强制执行法的性质 (27)
 - (一) 民事强制执行法是独立部门法 (27)
 - (二) 民事强制执行法是基本法 (27)
 - (三) 民事强制执行法是一般法 (27)
 - (四) 民事强制执行法是程序法 (27)
 - (五) 民事强制执行法是强行法 (28)
 - (六) 民事强制执行法是公法 (28)
 - (七) 民事强制执行法是个别执行法 (28)
- 三、民事强制执行法的立法体例 (28)
 - (一) 民事强制执行单独立法 (29)
 - (二) 民事强制执行与民事诉讼(审判)混合立法 (29)
 - (三) 民事强制执行与其他程序混合立法 (29)
- 四、我国的民事强制执行立法 (29)
 - (一) 现行法律状况 (29)
 - (二) 我国现行民事强制执行制度存在的内在缺陷 (30)
 - (三) 制订民事强制执行法的可行性与必要性 (31)

第二章 民事强制执行法的基本原则

第一节 民事强制执行法的基本原则概述

- 一、民事强制执行法基本原则的意义 (34)
- 二、民事强制执行法基本原则的功能 (35)
- 三、民事强制执行法基本原则的确立 (36)
- 四、有关民事强制执行法基本原则简析 (38)

第二节 我国民事强制执行法的基本原则

- 一、执行标的有限原则 (40)
- 二、执行方式适当原则 (41)
- 三、强制与说服教育相结合的原则 (43)

四、执行效率原则	(44)
----------------	------

第三章 人民法院执行机构

第一节 人民法院执行机构及其确立

一、人民法院执行机构的确立	(46)
二、人民法院执行机构的性质	(47)

第二节 人民法院执行机构的设置

一、我国人民法院执行机构设置的历史与现状	(48)
(一) 我国人民法院执行机构设置的历史概况	(48)
(二) 我国人民法院执行机构设置的现状	(49)
(三) 审执分立的内容	(50)
二、关于我国人民法院执行机构设置的论争	(51)
三、我国执行机构设置现状	(57)
四、人民法院执行机构的人员构成	(59)

第三节 人民法院执行机构的职能

一、人民法院执行机构的职能	(59)
二、我国法律和司法解释关于人民法院执行机构职能的规定	(60)
(一) 地方各级人民法院执行机构的职能	(61)
(二) 上级人民法院执行机构的职能	(61)

第四章 民事执行当事人

第一节 民事执行当事人概述

一、民事执行当事人的涵义	(63)
二、民事执行当事人的特征	(64)

第二节 民事执行当事人的主体资格

一、民事执行当事人的权利能力和行为能力	(64)
(一) 民事执行当事人的权利能力	(65)

(二) 民事执行当事人的行为能力	(65)
二、民事执行当事人适格	(65)
(一) 民事执行当事人适格的界定	(65)
(二) 民事执行当事人是否适格的审查	(66)

第三节 民事执行当事人的程序权利和程序义务

一、民事执行当事人的程序权利	(67)
(一) 申请执行权	(67)
(二) 执行抗辩权	(68)
(三) 申请回避权	(68)
(四) 执行和解权	(68)
(五) 其他程序性权利	(69)
二、民事执行当事人的程序义务	(69)
(一) 依法行使执行权利的义务	(69)
(二) 遵守执行秩序的义务	(69)
(三) 负担民事执行费用的义务	(69)
(四) 债权人不得擅自采取执行措施	(70)
(五) 被执行人应当容忍人民法院的执行行为	(70)

第四节 民事执行当事人的变更和追加

一、民事执行当事人变更或追加的涵义	(70)
二、民事执行当事人变更和追加的特征	(71)
三、民事执行当事人变更和追加的理论基础	(72)
四、民事执行当事人变更或追加的范围	(73)
(一) 申请执行人的变更	(73)
(二) 被执行人的变更	(75)
(三) 被执行人的追加	(77)
五、变更和追加民事执行当事人的程序	(81)
(一) 启动的方式	(81)
(二) 申请变更或追加执行当事人的阶段	(82)
(三) 申请变更或追加的主体	(82)
(四) 变更或追加执行当事人的审查	(83)
六、变更或追加民事执行当事人的效力	(84)
(一) 民事执行当事人变更的效力	(84)
(二) 民事执行当事人追加的效力	(85)

七、变更或者追加民事执行当事人的救济途径	(85)
(一) 救济途径	(85)
(二) 执行法院的审查处理	(86)
(三) 异议和复议的法律效果	(86)

第五章 执行管辖

第一节 执行管辖概述

一、民事执行管辖的界定和意义	(88)
二、民事执行管辖的特征	(89)
三、确定民事执行管辖的原则	(89)
(一) 便利人民法院实施民事执行	(89)
(二) 便利债权人申请执行	(90)
(三) 分工合理原则	(90)
(四) 原则性与灵活性相结合	(90)
(五) 有利于维护国家主权	(90)
四、确定民事执行管辖的标准	(91)

第二节 级别管辖与地域管辖

一、级别管辖	(91)
(一) 对人民法院制作的生效法律文书的执行级别管辖	(91)
(二) 对其他法律文书的执行级别管辖	(92)
(三) 关于高级人民法院管辖的执行案件	(95)
二、地域管辖	(99)
(一) 人民法院生效法律文书的执行地域管辖	(100)
(二) 其他机关制作的生效法律文书的执行地域管辖	(102)

第三节 共同管辖与选择管辖

一、共同管辖	(103)
二、选择管辖	(104)

第四节 裁定管辖

一、移送管辖	(105)
--------------	-------

二、指定管辖·····	(106)
-------------	-------

第五节 管辖权的转移

一、报请上级法院执行·····	(108)
二、裁定提级执行·····	(108)
(一)依职权提级执行·····	(108)
(二)依申请执行人申请提级执行·····	(109)

第六节 管辖权异议

一、管辖权异议概述·····	(110)
二、人民法院对管辖权异议的处理·····	(110)

第六章 执行名义

第一节 执行名义概述

一、执行名义的界定·····	(111)
二、执行名义的特征·····	(111)
三、执行名义的作用·····	(112)
(一)执行名义是联结裁判程序和执行程序中的中介·····	(113)
(二)执行名义是执行请求权的基础·····	(113)
(三)执行名义是人民法院采取民事执行措施的惟一依据·····	(113)
(四)执行名义效力丧失或内容的满足导致执行程序的结束·····	(113)

第二节 执行名义的要件

一、执行名义的形式要件·····	(114)
(一)必须是公文书·····	(114)
(二)法律文书需已生效·····	(114)
(三)有明确的债权人及债务人·····	(114)
(四)表明应当执行的事项·····	(115)
(五)必须具有执行的效力·····	(115)
二、执行名义的实质要件·····	(116)
(一)法律文书具有给付内容·····	(116)
(二)给付的内容须具体确定·····	(117)

（三）给付内容合法且适于强制执行·····	（117）
（四）法律文书的自动实现受阻·····	（117）
（五）法律文书依法应当由人民法院强制实现·····	（118）

第三节 我国执行名义的种类

一、判决书·····	（118）
二、裁定书·····	（120）
三、法院调解书·····	（125）
四、支付令·····	（125）
五、决定书·····	（126）
六、仲裁裁决书和仲裁调解书·····	（127）
七、公证机关制作的依法赋予强制执行效力的债权文书·····	（127）
八、法律规定由执行机关执行的其他法律文书·····	（128）
九、人民法院认为应当执行的其他法律文书·····	（128）

第四节 民事执行名义的法律效力

一、民事执行名义法律效力的范围·····	（128）
（一）执行名义的时间效力·····	（128）
（二）执行名义的空间效力·····	（130）
（三）对人效力·····	（131）
（四）对事效力·····	（134）
二、民事执行名义法律效力的限制·····	（134）
（一）附条件的执行名义·····	（134）
（二）附期限的执行名义·····	（136）
（三）执行名义未生效（送达）前的执行行为·····	（136）
三、民事执行名义法律效力的消灭·····	（137）
（一）消灭的原因·····	（137）
（二）消灭的后果·····	（138）
四、对民事执行名义的审查·····	（138）

第七章 民事执行标的

第一节 民事执行标的概述

一、民事执行标的的界定·····	（141）
------------------	-------

二、民事执行标的与实体权利标的·····	(142)
三、民事执行标的与诉讼标的·····	(143)
四、民事执行标的与民事执行标的物·····	(143)
五、民事执行标的与民事执行内容·····	(144)

第二节 民事执行标的的法律特征

一、民事执行标的范围的有限性·····	(144)
二、民事执行标的的确定性·····	(145)
三、民事执行标的的非抗辩性·····	(146)

第三节 民事执行标的的范围

一、财产·····	(147)
(一) 财产的界定·····	(147)
(二) 财产的构成要件·····	(147)
(三) 财产的表现形式·····	(148)
(四) 不得作为执行标的的财产·····	(149)
二、行为·····	(150)
(一) 行为的界定·····	(150)
(二) 关于行为是否为民事执行标的的问题·····	(150)
(三) 构成要件·····	(151)
(四) 表现形式·····	(152)
三、人身能否作为执行标的·····	(154)
(一) 否定论·····	(154)
(二) 肯定论·····	(155)
(三) 人身不能作为执行标的·····	(157)
四、劳务可否作为执行标的·····	(159)
(一) 劳务抵债的条件·····	(159)
(二) 劳务抵债的程序·····	(160)
五、诉讼费用可否作为执行标的·····	(161)
六、违章建筑能否作为执行标的·····	(162)
七、企业经营权能否成为执行标的·····	(162)

第四节 民事执行标的的变更

一、替代履行·····	(163)
-------------	-------

二、可替代物的交付·····	(163)
三、特定物的交付·····	(163)

第八章 民事执行程序

第一节 民事执行程序概述

一、民事执行程序的界定·····	(164)
二、民事执行程序的特征·····	(164)
(一) 民事执行程序是以民事执行权为基础的法定程序·····	(164)
(二) 人民法院、执行当事人、协助执行人及其他有关人员都是民事 执行程序的主体·····	(164)
(三) 民事执行程序是与执行措施合为一体的法定程序·····	(164)
(四) 民事执行程序以迫使被执行人履行义务为目的·····	(165)

第二节 民事执行程序的启动

一、民事执行程序启动的方式·····	(165)
(一) 申请执行·····	(166)
(二) 移送执行·····	(168)
二、民事执行案件的受理·····	(171)
(一) 审查·····	(171)
(二) 对申请的处理·····	(175)
三、民事执行程序启动的效力·····	(176)
(一) 人民法院应当实施执行且无法定理由不得停止·····	(176)
(二) 执行当事人、案外人必须服从人民法院的指挥·····	(176)
(三) 不妨碍债务人自觉履行债务·····	(176)
四、民事执行费用·····	(177)
(一) 民事执行费用的涵义和意义·····	(177)
(二) 民事执行收费的种类与征收标准·····	(178)
(三) 民事执行费用的预交与负担·····	(179)

第二节 执行准备

一、执行准备的基本内容·····	(180)
二、执行通知·····	(181)
(一) 应当发出执行通知的情形·····	(182)

(二) 执行通知的内容·····	(182)
(三) 执行通知的形式与期限·····	(182)
(四) 执行通知的例外·····	(183)
三、执行调查·····	(185)
(一) 执行调查的意义·····	(185)
(二) 执行调查的法律规定·····	(186)
(三) 执行调查的方法·····	(187)
四、采取执行措施·····	(203)
五、执行裁判合议制度·····	(203)

第三节 民事执行阻却

一、暂缓执行·····	(205)
(一) 暂缓执行的界定·····	(205)
(二) 暂缓执行的成立条件·····	(205)
(三) 暂缓执行的适用情形·····	(206)
(四) 暂缓执行的期限·····	(208)
(五) 暂缓执行的审查决定·····	(209)
(六) 暂缓执行的效力·····	(209)
(七) 执行程序的恢复·····	(209)
二、执行中止·····	(210)
(一) 执行中止的界定·····	(210)
(二) 执行中止适用的情形·····	(211)
(三) 中止执行的效力·····	(214)
(四) 执行中止后的恢复执行·····	(214)
三、执行和解·····	(214)
(一) 执行和解的界定·····	(214)
(二) 民事执行和解的法理基础·····	(215)
(三) 执行和解的适用范围·····	(216)
(四) 执行和解的法律特征·····	(217)
(五) 执行和解协议的成立要件·····	(217)
(六) 执行和解的内容·····	(219)
(七) 民事执行和解的效力·····	(220)
四、执行担保·····	(229)
(一) 执行担保的界定·····	(229)
(二) 执行担保的构成要件·····	(230)
(三) 执行担保与民商事担保的区别·····	(231)

(四) 执行担保的种类	(232)
(五) 执行担保的效力	(236)
五、执行阻却的效力	(236)
(一) 停止采取执行措施	(236)
(二) 维持原有执行效果	(237)

第四节 民事执行程序的结束

一、民事执行程序结束的形式	(237)
(一) 执行完毕	(237)
(二) 执行终结	(238)
(三) 不予执行	(240)
(四) 执行撤销	(247)
二、民事执行程序结束的效力	(248)
(一) 停止采取执行行为	(248)
(二) 已为的执行视情况决定是否撤销	(248)
(三) 不得恢复执行	(248)
三、关于执行完毕的期限	(248)

第九章 执行竞合与参与分配

第一节 执行竞合

一、执行竞合的界定	(250)
二、执行竞合的特征	(250)
(一) 存在两个或两个以上的债权人	(250)
(二) 存在两个或两个以上的执行名义	(251)
(三) 债务人应为两个或两个以上的给付	(251)
(四) 以债务人的同一财产作为执行标的	(251)
(五) 同时或先后提出给付请求	(251)
三、执行竞合的主要类型	(251)
(一) 终局执行与终局执行之间的竞合	(251)
(二) 保全执行与保全执行之间的竞合	(252)
(三) 保全执行与终局执行之间的竞合	(254)
四、我国执行竞合的解决	(255)
(一) 强制执行终结原则	(255)
(二) 关于禁止超额扣押、禁止重复扣押问题	(259)

(三) 先行的保全执行优先原则·····	(260)
(四) 终局执行(保全执行)与抵押权效力的冲突·····	(261)
五、民事执行、行政执行和刑事执行之竞合·····	(263)
(一) 民事执行与行政执行竞合·····	(263)
(二) 民事执行与刑事执行竞合·····	(263)
(三) 行政执行与刑事执行竞合·····	(264)

第二节 参与分配制度

一、参与分配的意义·····	(264)
(一) 参与分配的界定·····	(264)
(二) 参与分配与破产制度·····	(265)
(三) 参与分配的意义·····	(265)
二、参与分配适用的条件·····	(266)
(一) 被执行人为公民或其他组织·····	(266)
(二) 被执行人已经不能清偿所有到期债权·····	(267)
(三) 可申请参与分配的债权一般限于金钱债权·····	(267)
(四) 可申请参与分配的债权人·····	(267)
(五) 已实施民事执行措施·····	(268)
(六) 他债权人应在债务人的财产执行完毕前提出请求·····	(268)
三、执行中财产的分配原则·····	(268)
四、参与分配的程序·····	(269)
(一) 主持参与分配的法院·····	(269)
(二) 参与分配的债权人必须提出书面申请·····	(269)
(三) 法院对参与分配申请的审查与处理·····	(269)
(四) 分配的实施·····	(269)
(五) 分配之后剩余债务的处理·····	(270)

第十章 委托执行与协助执行

第一节 委托执行

一、委托执行的界定·····	(271)
二、委托执行的条件·····	(272)
(一) 委托法院对案件具有管辖权并已受理案件·····	(272)
(二) 被执行人或者被执行的财产不在受理申请的人民法院的辖区·····	(272)
(三) 受托法院是被执行财产所在地或被执行人的当地法院·····	(273)