



民事执行法律理论与实务丛书

MINSHI ZHIXING FALU LILUN YU SHIWU CONGSHU

1

民事强制执行 操作规程

MINSHI QIANGZHI ZHIXING
CAOZUO GUICHENG

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。
- 以我国现行有效的执行法律法规和司法解释为主线，以经过多年实践检验的成熟理论为指导，系统总结了执行实践中行之有效的制度和规则，全面反映了人民法院执行实践中的通行做法。
- 根据执行工作的实践要求，着眼于执行体制和工作机制改革的进一步深化，研究了各地法院关于执行工作的一系列创新与改革举措，形成了一整套可资借鉴参考的、具有现实和发展意义的民事强制执行操作规程。
- 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

1

民事强制执行 操作规程

MINSHI QIANGZHI ZHIXING
CAOZUO GUICHENG

主编 ◎ 江必新

副主编 ◎ 王少南 张小林 关升英
刘 璐 亓宗宝 黄建中

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

民事强制执行操作规程/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 978-7-80217-950-9

I. ①民… II. ①江… III. ①民事诉讼-强制执行-研究-中国
IV. D925.118.34

中国版本图书馆CIP 数据核字 (2010) 第 044604 号

民事强制执行操作规程

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](http://courtpress.chinacourt.org)
E-mail [courtpress@sohu. com](mailto:courtpress@sohu.com)
印 刷 三河市国英印务有限公司
经 销 新华书店

开 本 787×1092 毫米 1/16
字 数 706 千字
印 张 31.5
版 次 2010 年 5 月第 1 版 2010 年 5 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 978-7-80217-950-9
定 价 64.00 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梳理和总结，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 民事强制执行程序的启动

第一节 申请执行

- 一、申请执行的主体..... (2)
- 二、申请执行的条件..... (3)
 - (一) 申请执行的法律文书已经生效且具有给付内容..... (3)
 - (二) 义务人在生效法律文书确定的期限内未履行义务..... (3)
 - (三) 申请执行必须在法定期限内提出执行申请..... (3)
 - (四) 必须向有管辖权的法院提出执行申请..... (4)
- 三、申请执行的程序..... (4)
 - (一) 提交相关书面材料..... (4)
 - (二) 预交执行费..... (5)
 - (三) 提交债权人了解到的债务人的财产状况或线索..... (7)

第二节 移送执行

- 一、移送执行的条件..... (7)
- 二、移送执行的案件范围..... (8)

第三节 委托执行

- 一、委托执行的意义..... (9)
- 二、委托执行的条件..... (10)
 - (一) 被执行人或者被执行的财产在外地..... (10)
 - (二) 委托法院已受理案件并对案件有管辖权..... (10)
 - (三) 受托者只能是被执行人或者被执行财产所在地的人民法院..... (11)
 - (四) 委托法院必须依法办理委托执行手续..... (11)

三、委托执行的程序	(11)
(一) 审查案件是否符合委托执行的条件	(11)
(二) 立案后1个月内办理委托执行手续	(11)
(三) 出具书面委托函	(12)
(四) 及时告知申请执行人	(12)
(五) 委托法院不得再自行执行	(12)
四、受托法院的权利和义务	(12)
(一) 可以对委托手续材料进行审查	(12)
(二) 及时开始执行	(13)
(三) 有权收取执行费用	(13)
(四) 对受托法院在执行中出现的有关事项的处理要求	(13)
(五) 按期结案	(13)

第四节 指定执行

一、指定执行的适用条件	(14)
(一) 被执行人有履行能力	(14)
(二) 案件长期未能执结	(14)
二、指定执行的适用范围	(15)
三、指定执行的程序	(15)
(一) 报请执行管辖权转移的指定执行程序	(15)
(二) 决定执行管辖权转移的指定执行程序	(16)
四、指定执行的效力	(16)

第五节 执行案件的审查和受理

一、立案审查	(16)
(一) 申请或移送执行的法律文书已经生效	(16)
(二) 申请执行人是生效法律文书确定的权利人或其继承人、权利承 受人	(16)
(三) 申请执行人在法定期限内提出申请	(17)
(四) 申请执行的法律文书有给付内容, 且执行标的和被执行人明确	(17)
(五) 义务人在生效法律文书确定的期限内未履行义务	(18)
(六) 属于受申请执行的人民法院管辖	(18)
(七) 提交有关证件和材料	(18)
二、立案	(20)

第六节 申请执行登记备案制度

一、申请执行登记备案制度的意义	(21)
(一) 申请执行人已取得了执行依据	(21)
(二) 申请执行人在法定期限内向有管辖权的人民法院提出执行申请	(21)
(三) 明知被执行人无可供执行的财产	(22)
(四) 在申请执行人同意的前提下, 暂不立案, 而予以登记备案	(22)
二、申请执行备案制度的基本原则	(22)
三、申请执行登记备案制度的适用	(22)
(一) 申请执行人无法提供被执行人有可供执行财产证据或证据线索 的	(22)
(二) 被执行人的财产暂不适于执行	(23)
(三) 当事人自行达成和解协议而请求申请执行登记备案	(23)
四、实施申请执行立案备案制应注意的问题	(24)

第二章 执行根据

第一节 执行根据的意义

一、执行根据是执行请求权的基础	(25)
二、执行根据是连接裁判程序和执行程序纽带	(25)
三、执行根据是执行机关采取强制执行措施的惟一依据	(26)
四、执行根据效力丧失或内容的满足导致执行程序的结束	(26)

第二节 执行根据的构成要件

一、执行根据构成的形式要件	(27)
(一) 须为国家公文书	(27)
(二) 有明确的债权人与债务人	(27)
(三) 有明确的执行事项	(28)
二、执行根据构成的实质要件	(28)
(一) 必须表明法律文书已经生效	(28)
(二) 法律文书具有强制执行力	(28)
(三) 必须说明债务人应为特定给付并确定该给付的具体范围	(29)
(四) 给付的内容必须是合法并且适于实施强制执行	(29)

第三节 我国执行根据的种类

一、人民法院制作的法律文书	(30)
(一) 发生法律效力的判决	(30)
(二) 发生法律效力的裁定	(31)
(三) 发生法律效力的调解书	(34)
(四) 人民法院制作的其他法律文书	(35)
二、法律规定由人民法院执行的其他法律文书	(36)
(一) 仲裁裁决书	(37)
(二) 公证债权文书	(37)
(三) 依法应由人民法院执行的行政处罚决定、行政处理决定	(38)

第四节 执行根据的法律效力

一、执行根据的时间效力	(39)
二、执行根据的空间效力	(40)
三、执行根据对人的效力	(40)
四、民事强制执行根据对事效力	(41)
五、民事强制执行根据法律效力的限制	(41)

第五节 执行根据的审查

一、对民事强制执行根据法律效力的审查	(44)
二、对民事强制执行根据主文的审查	(45)
三、对民事强制执行根据所赖以确认的事实证据的审查	(45)
四、对民事强制执行根据的裁判文书制作前所采取的保全措施的审查	(45)
五、对民事强制执行根据所列当事人情况的审查	(46)
六、对民事强制执行根据中存在的其他瑕疵的处理和补救方法	(46)
七、关于实体请求权的审查	(46)

第三章 执行标的

第一节 执行标的概述

第二节 执行标的的范围

一、财物	(50)
(一) 执行有形财产的范围	(50)
(二) 执行无形财产的范围	(54)
二、行为	(63)
(一) 可以替代履行的行为	(63)
(二) 不可替代履行的行为	(63)
三、人身	(64)
(一) 关于人身能否作为执行标的的争议	(64)
(二) 人身作为执行对象的限制	(65)

第三节 执行财产的豁免

一、执行有形财产的豁免范围	(66)
二、执行无形财产的豁免范围	(70)
(一) 信用证开证保证金	(70)
(二) 证券经营机构清算账户资金	(70)
(三) 证券、期货交易保证金	(70)
(四) 银行承兑汇票保证金	(70)
(五) 旅行社质量保证金	(71)
(六) 粮棉油收购专项资金	(71)
(七) 封闭贷款	(71)
(八) 社会保险基金及社会基本保障资金	(71)
(九) 国防科研试制费	(72)
(十) 金融机构存款准备金	(72)
(十一) 军费	(72)
(十二) 征用土地补偿费、安置补偿费	(72)
(十三) 住房公积金	(73)
(十四) 财政预算外资金	(73)
(十五) 国有企业下岗职工基本生活保障资金	(73)
(十六) 股民保证金	(73)
(十七) 职工建房集资款	(73)
(十八) 金融机构的营业场所、运输工具等	(74)
(十九) 国家机关行使管理职能不可缺少的财物和预算内行政经费	(74)
(二十) 企业工会经费	(74)

- (二十一) 学校、医院、供水、供电、供暖、铁路、交通、广播传媒
等为完成公益事业正在使用的或不可缺少的设施或财产，
但清偿以该物担保的债权时除外 (74)

第四章 执行管辖

第一节 执行管辖概述

- 一、执行管辖的意义 (75)
- (一) 根据不同的执行依据确定执行管辖 (75)
- (二) 不允许执行当事人协议管辖 (76)
- 二、确定执行管辖的原则 (76)
- (一) 执行方便和经济原则 (76)
- (二) 坚持分工合理原则 (76)

第二节 级别管辖与地域管辖

- 一、级别管辖 (77)
- (一) 对人民法院制作的生效法律文书的执行级别管辖 (77)
- (二) 对其他法律文书的执行级别管辖 (78)
- 二、地域管辖 (79)
- (一) 第一审法院管辖 (79)
- (二) 被执行人住所地或被执行的财产所在地法院管辖 (79)

第三节 共同管辖与选择管辖

- 一、共同管辖 (82)
- 二、选择管辖 (82)

第四节 移送管辖与指定管辖

- 一、移送管辖 (84)
- 二、指定管辖 (84)

第五节 执行管辖权的转移

- 一、下级法院报请上级法院执行 (86)

二、申请执行人申请变更执行法院	(86)
(一) 申请条件	(87)
(二) 审查处理	(88)

第六节 管辖权异议

一、管辖权异议的条件	(89)
(一) 提出异议的主体须是本案的当事人	(89)
(二) 管辖权异议的客体是执行法院的管辖权	(89)
(三) 提出管辖权异议的时间须收到执行通知书之日起10日内	(90)
二、法院对管辖权异议的处理	(90)

第五章 执行参与人

第一节 执行当事人

一、申请执行人和被执行人	(91)
二、其他利害关系人	(92)
(一) 执行案外人	(92)
(二) 第三人	(93)

第二节 执行当事人的变更和追加

一、执行当事人变更和追加的区别	(94)
二、变更与追加执行当事人的理论依据	(94)
三、执行当事人变更与追加的情形	(95)
(一) 被执行人的变更	(95)
(二) 申请执行人的变更	(101)
(三) 被执行人的追加	(102)
四、执行主体变更与追加的程序	(109)
(一) 变更与追加被执行主体程序的启动	(109)
(二) 变更与追加被执行主体审查、决定和裁决权应由执行机构行使	(109)
(三) 关于能否连续变更或追加被执行主体的问题	(110)
(四) 变更和追加执行主体的具体程序	(110)
(五) 对变更与追加执行当事人裁定异议的处理	(111)

第三节 其他执行参与人

一、执行代理人	(112)
二、协助执行人	(112)
三、执行见证人	(113)

第六章 执行调查

第一节 执行前准备

一、审查申请执行人的申请是否符合申请执行的条件	(114)
二、向被执行人发出执行通知书	(114)
三、查阅有关案卷材料,了解案情,明确需要执行的事项	(115)
四、进行全面调查,了解执行人拒不履行义务的原因和履行义务的实际能力	(116)
五、确定执行的具体措施,准备开始强制执行	(116)
六、执行实施的一般程序	(117)
(一)出示证件	(117)
(二)采取强制执行措施	(117)
(三)制作执行笔录	(118)

第二节 被执行人迟延履行履行的责任

一、迟延履行金钱给付义务的债务利息	(118)
二、迟延履行金钱给付义务的迟延履行金	(120)

第三节 执行调查

一、执行调查的意义	(121)
二、申请执行人提供	(121)
(一)申请执行人提供执行财产的内容和方法	(121)
(二)调查令制度	(122)
三、被执行人自行申报财产	(125)
(一)被执行人申报财产的概念和意义	(125)
(二)申报财产的条件	(126)
(三)申报财产的程序	(127)
(四)拒不申报或虚假申报的法律后果	(129)

四、人民法院的调查	(130)
(一) 传唤	(131)
(二) 向有关单位调查	(131)
(三) 询问	(134)
(四) 搜查	(134)
五、审计调查	(137)
(一) 审计调查的特征及意义	(137)
(二) 审计执行的对象	(138)
(三) 审计执行的程序	(139)
六、悬赏执行	(141)
(一) 悬赏执行的意义	(141)
(二) 悬赏执行适用的程序	(142)
七、曝光执行	(144)
(一) 曝光执行的性质与功能	(144)
(二) 曝光执行的适用条件	(145)
(三) 曝光执行的实施程序	(145)
(四) 网上曝光	(146)
(四) 曝光执行后的处理	(147)
八、公安机关协助查扣被执行人	(147)
(一) 公安机关协助查扣被执行人的概念	(147)
(二) 公安机关协助查扣被执行人的意义	(148)
(三) 协助查扣的适用条件	(149)
(四) 公安机关临时留置	(149)
(五) 程序	(149)

第七章 对金钱的执行

第一节 查询、冻结、划拨被执行人存款

一、查询、冻结、划拨被执行人存款的涵义	(151)
(一) 查询	(151)
(二) 冻结	(151)
(三) 划拨	(152)
(四) 查询、冻结、划拨被执行人存款间的关系	(152)
二、查询、冻结、划拨被执行人存款的程序	(153)
三、划询、冻结和划拨被执行人存款的限制	(155)
四、金融机构的协助执行	(159)

第二节 扣留、提取被执行人的收入

- 一、扣留、提取被执行人收入的特征..... (160)
- 二、扣留、提取被执行人收入的程序..... (160)
- 三、扣留、提取被执行人收入的限制..... (161)

第八章 对被执行人财产的控制性措施

第一节 查封、扣押、冻结被执行人财产概述

- 一、查封、扣押、冻结的特征..... (162)
- 二、查封、扣押、冻结的适用条件..... (163)
- 三、查封、扣押、冻结的程序..... (164)
- 四、查封、扣押、冻结的对象..... (165)
 - (一) 财产权属的判断标准..... (165)
 - (二) 查封、扣押、冻结财产的价值范围..... (167)
 - (三) 禁止查封、扣押、冻结的财产..... (167)

第二节 查封、扣押、冻结被执行人财产的方法及适用

- 一、查封、扣押、冻结的方法..... (169)
 - (一) 一般动产的查封、扣押、冻结方法..... (169)
 - (二) 不动产和特定动产的查封、扣押、冻结方法..... (170)
- 二、对查封、扣押、冻结财产的保管..... (175)
 - (一) 由执行法院自行保管..... (176)
 - (二) 被执行人保管..... (176)
 - (三) 委托第三人保管..... (176)
 - (四) 交申请执行人保管..... (177)
 - (五) 担保物权人保管..... (177)
- 三、对查封、扣押、冻结财产的使用..... (177)
- 四、查封、扣押、冻结的期限..... (178)

第三节 查封、扣押、冻结被执行人财产的效力

- 一、查封、扣押、冻结的效力..... (179)
 - (一) 对人的效力范围..... (179)

(二) 对物的效力范围·····	(179)
二、未采取查封、扣押、冻结方法的效力·····	(180)
三、查封、扣押、冻结的解除·····	(180)

第四节 对善意取得第三人的保护

一、执行程序中的善意取得·····	(182)
二、善意取得的适用条件·····	(182)
(一) 受让人须从无处分权人手中受让财产·····	(182)
(二) 受让人在受让财产时须为善意·····	(182)
(三) 受让人必须通过有偿法律行为取得财产·····	(183)
三、善意取得的法律后果·····	(183)
四、查封对善意取得的效力·····	(184)
(一) 对执行标的查封前财物转移的处理·····	(184)
(二) 善意取得与查封瑕疵的对抗·····	(185)
五、善意取得在民事执行中的限度·····	(185)

第九章 对被执行人财产的处分性措施

第一节 拍卖被执行人财产

一、拍卖被执行人财产的适用条件·····	(188)
二、拍卖被执行人财产的基本程序·····	(189)
(一) 制作拍卖裁定书·····	(189)
(二) 拟拍卖财产的评估·····	(189)
(三) 拍卖机构的选定·····	(189)
(四) 拍卖保留价的确定·····	(190)
(五) 无益拍卖之禁止·····	(190)
(六) 拍卖公告与通知·····	(190)
(七) 拍卖的限度与合并拍卖·····	(191)
(八) 以拍卖财产抵债·····	(191)
(九) 重新拍卖·····	(192)
(十) 再行拍卖·····	(192)
(十一) 拍卖停止与拍卖委托的撤回·····	(193)
(十二) 拍卖财产所有权的转移·····	(194)
(十三) 拍卖物优先权的处理·····	(194)

(193)	第二节 变卖被执行人财产	(193)
(194)	一、适用变卖被执行人财产的几种情形	(194)
(195)	二、变卖被执行人财产的程序与方法	(195)
(195)	(一) 制作变卖裁定书	(195)
(195)	(二) 对执行标的物的定价	(195)
(195)	(三) 变卖的方法	(195)
(196)	(四) 变卖不成的处理	(196)
(196)	第三节 对被执行人财产的强制管理	(196)
(196)	一、强制管理的适用范围	(196)
(197)	二、实施强制管理的程序	(197)
(197)	(一) 强制管理的开始	(197)
(197)	(二) 选定管理人	(197)
(198)	(三) 裁定强制管理	(198)
(198)	(四) 管理人的职责	(198)
(199)	(五) 强制管理的终结	(199)
(200)	第四节 劳务抵债	(200)
(200)	一、劳务抵债的适用条件	(200)
(200)	(一) 被执行人确无力偿还申请执行人的债务	(200)
(200)	(二) 申请执行人有一定的劳务需要	(200)
(200)	(三) 被执行人能够提供符合申请执行人需要的劳务	(200)
(200)	(四) 双方当事人协商同意劳务抵债, 尤其是被执行人必须基于自愿	(200)
(200)	(五) 劳务抵债协议的内容不得违反法律规定及公序良俗	(200)
(200)	三、劳务抵债的适用程序	(200)
(200)	(一) 劳务抵债程序的提起	(200)
(200)	(二) 达成劳务抵债协议	(200)
(201)	(三) 劳务抵债的价值折算	(201)
(201)	(四) 劳务抵债协议的履行	(201)
(201)	(五) 劳务抵债程序的终结	(201)