

穷究法理
探求真知

诉讼法实务

徐 杨 孙彩虹 编著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

穷究法理

探求真知

诉讼法实务

徐 杨 孙彩虹 编著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

诉讼法实务 / 徐杨, 孙彩虹编著. —北京: 中国法制出版社, 2012. 12

ISBN 978 - 7 - 5093 - 4169 - 8

I. ①诉… II. ①徐…②孙… III. ①诉讼法 - 中国 - 高等职业教育 - 教材
IV. ①D925

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2012) 第 277432 号

策划编辑: 刘 峰 (52jm.cn@163.com)

责任编辑: 潘孝莉

封面设计: 蒋 怡

诉讼法实务

SUSONGFA SHIWU

编著/徐杨, 孙彩虹

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/787×1092 毫米 16

版次/2012 年 12 月第 1 版

印张/21 字数/311 千

2012 年 12 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 4169 - 8

定价: 52.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 010 - 66031119

网址: <http://www.zgfzs.com>

编辑部电话: 010 - 66022958

市场营销部电话: 66017726

邮购部电话: 010 - 66033288

总 序

众所周知,由于发展路径的不同、文化背景的差异,大陆法系和英美法系法律渊源不同,法学教育模式迥异。大陆法系的典型特征是法律规范的成文化和法典化;而英美法系则以不成文法即判例法为其显著特征。虽然当今两大法系在司法实践的过程会有明显的不同,但在全球化发展的今天,两大法系逐渐出现了相互借鉴、相互融合的趋势。在我国,制定法为法律规范的主要渊源,长期以来,在法学教学中主要沿用大陆法系的演绎法教学模式。但是法学作为一门实践性、应用性很强的学科,法学教育的目标之一就是培养学生运用法学知识分析和解决实际问题的能力。为此,改变传统教学模式,引入理论和实践相结合的案例教学法成为必需。多年来,我校在这方面进行了有益的尝试和探索,总结了一套行之有效的理论和实务案例相结合的教学模式,深受学生欢迎。这套教学模式,根据大陆法系成文法的教学要求,借鉴英美法系的案例教学模式,将两大法系的教学方法有机地融为一体,既能使学生系统地掌握法学原理,又能培养学生分析和解决实际问题的能力。

为了及时反映我校法学高职教育改革的新成果,更好地满足法学高职教育的需要,我校组织编写了这套教材。这套教材具有如下特点:第一,体例格式新颖。教材各章均按本章概要、学习重点、理论思考与实务的体例格式安排。“本章概要”将本章的主要内容进行高度归纳总结,使读者一目了然,在最短时间内获悉相应章节的核心内容,提高学习效率;“学习重点”具体指出通过相应章节的学习,学生应该掌握的基本知识点、主要理论及法律制度;“理论思考与实务应用”分两部分:第一部分为理论思考,具体列出名词解释、简答及论述等思考题目,通过研习思考题使学生巩固所学知识,锻炼思维能力,拓展思维空间;第二部分为实务应用,通过案例来彰显理论知识或法律规定,通过案例分析示范和实训,引导学生如何正确理论联系实际,培养学生观察问题、分析问题、解决问题的实务操作能力,使他们学以致用,进而提高动手能力和实际应用能力。这种体例兼顾了系统掌握法学理论和应用法学理论分析、解决问题能力的双重教学目标。第二,案例选择科学合理。主要表现为:一是案例大多选自司法实践,具有新颖性和真实性;二是根据法学知识点的系统要求选择案例,具有全面性和典型性;三是反映理论和实务的密切联系,以案说法,

理论与实务高度融合，相得益彰。第三，内容简洁。本丛书力争以简洁的语言阐述法学理论和相关问题，解析实例，说明法理，做到深入浅出，通俗易懂。第四，彰显立法成果。本丛书关注我国立法动态，跟踪各学科立法活动，吸收并系统研究了最新的立法成果。

本丛书吸收了国内外优秀学术成果，在理论与实践相结合的基础上，达到了理论性、实践性和应用性相统一。在理论上具有较强的系统性和概括性，在应用上具有针对性和实用性，在内容上则反映了法学各学科的新发展和时代特征。该套教材除了可以作为法律专业学生的教学用书，同时也可以成为法院、检察院和律师事务所等法律实务部门工作者的参考读物。希望通过这套教材的出版，架起法学理论与实践沟通的桥梁，为社会培养更多具有较高理论水平和实践能力的应用型、复合型法学专门人才。

是为序。

金国华

上海市教委重点建设专业项目资助

作者简介

徐 杨 女，四川自贡人，法学硕士，上海政法学院讲师。在《犯罪研究》、《华东刑事司法评论》、《上海公安高等专科学校学报》等报纸、杂志上发表论文。主编、参编了《刑事诉讼法学》、《刑事诉讼法学案例教程》、《证据法学》等多部教材。参与上海市司法局《上海市法律服务业发展战略研究》、上海市教委《刑事诉讼中权力配置与制约》、上海市检察院《检察机关执法公信力研究》等多项课题。

孙彩虹 女，河南长葛人，博士，上海政法学院副教授，诉讼法教研室主任。出版个人学术专著一部，在法学类、综合类核心学术刊物及各类学术刊物公开发表论文近四十篇，部分被《新华文摘》、《人大复印资料》、《高等学校文科学术文摘》等权威刊物转载、摘编。主编《刑事诉讼法学》、《证据法学》教材三部，其中《刑事诉讼法学》为十一五国家重点图书规划项目，参编论著一部。主持完成厅局级以上项目四项，参与完成国家级课题一项，现参与在研国家级重大招标课题一项，相关研究成果获省级奖励。

编写说明

本书是专门为法学专业高职学生和专科学生编写的实用性教程。法学专业高职学生和专科学生的高等教育，主要是培养应用性人才，更为偏重实践运用，对理论知识的深入剖析要求较低。因此，本书在编写过程中特别注重对实践运用部分的写作，在对基础知识体系全面介绍后，采用大量的案例引导和帮助学生分析、推理和判断能力的培养，并且有课后练习进一步增强。本书的实践性不仅针对高职、专科学生，对于本科的教学工作也是有益的辅助。

本书共分上下两编，分别对刑事诉讼法实务和民事诉讼法实务予以说明。上编“刑事诉讼实务”对刑事诉讼程序包括：立案、侦查、起诉（提起公诉和提起自诉）、审判（第一审程序、第二审程序、死刑复核程序、再审程序）、执行的普通程序和特别程序（未成年人刑事案件公诉程序，当事人和解的公诉案件诉讼程序，犯罪嫌疑人、被告人逃匿、死亡案件违法所得的没收程序，依法不负刑事责任的精神病人的强制医疗程序），以及涉外刑事诉讼程序；下编“民事诉讼实务”对民事诉讼程序从起诉、审判（第一审程序、第二审程序、再审程序）到执行的普通民事诉讼程序和特别程序（特殊程序、督促程序、公示催告程序）进行了全面阐述。

本书上编刑事诉讼法实务由徐杨撰写，下编民事诉讼法实务由孙彩虹撰写。本书的撰写以2012年新修正的《中华人民共和国刑事诉讼法》和《中华人民共和国民事诉讼法》为依据。由于法律修改幅度大，时间仓促，难免存在不足，请读者们指正。

目 录

上编 刑事程序编

第一章 立案程序	3
第一节 立案的材料来源与接受	3
一、立案的概念	3
二、立案材料来源	4
三、对立案材料的接受	6
第二节 对立案材料的审查	7
一、立案的条件	7
二、对立案材料的审查	8
三、对立案材料审查后的处理	9
第三节 立案监督	10
一、立案监督的概念	10
二、立案监督的程序	10
第二章 侦 查	17
第一节 侦查开始	17
一、侦查的概念和任务	17
二、侦查开始——强制措施和侦查行为的运用	18
第二节 侦查终结	31
一、侦查终结的概念和条件	31
二、侦查终结的处理	31
三、侦查羁押期限	33
第三节 补充侦查	33
一、补充侦查的概念	33
二、不同诉讼阶段的补充侦查	34
第四节 侦查制约	35
一、自行制约	35

二、当事人及律师的制约	35
三、权力机关制约	36
第三章 起 诉	42
第一节 公诉案件的审查起诉	42
一、审查起诉的内容	42
二、审查起诉的期限	46
第二节 公诉案件审查起诉的处理	47
一、提起公诉	47
二、不起诉	50
第三节 自诉案件的起诉	52
一、自诉案件起诉的条件	52
二、提起自诉的程序	54
第四章 第一审程序	60
第一节 公诉案件的第一审普通程序	60
一、公诉案件第一审程序的概念	60
二、公诉案件的第一审普通程序	61
三、庭审笔录	69
四、审判期限	70
第二节 自诉案件的第一审普通程序	70
一、自诉案件第一审普通程序的概念和特点	70
二、自诉案件的第一审普通程序	71
三、庭审笔录	72
四、审判期限	72
第三节 简易程序	73
一、简易程序的概念和意义	73
二、简易程序适用的案件范围	73
三、简易程序的特点	74
第四节 延期审理、中止审理和终止审理	75
一、延期审理	75
二、中止审理	75
三、终止审理	76
第五节 判决、裁定和决定	76
一、判决	76
二、裁定	77
三、决定	78

第五章 第二审程序	83
第一节 第二审程序的提起	83
一、第二审程序的概念	83
二、提起第二审程序的主体	84
三、提起二审程序的条件	85
四、提起二审程序的步骤	87
第二节 对上诉、抗诉案件的审判	88
一、第二审程序的审判原则	88
二、第二审程序的审理程序	91
三、审理期限	93
第三节 对上诉、抗诉案件审理后的处理	94
一、对公诉案件的处理	94
二、对自诉案件的处理	95
三、对附带民事诉讼案件的处理	95
四、对查封、扣押、冻结财物的处理	96
第六章 死刑复核程序	102
第一节 死刑复核程序概述	102
一、死刑复核程序的概念和特点	102
二、死刑复核程序的意义	103
第二节 死刑立即执行案件的复核程序	104
一、死刑立即执行核准权的历史变革	104
二、死刑立即执行案件的复核程序	106
第三节 死刑缓期二年执行案件的复核程序	108
一、死刑缓期二年执行的复核权	108
二、死刑缓期二年执行案件的复核程序	108
第七章 审判监督程序	112
第一节 审判监督程序概述	112
一、审判监督程序的概念	112
二、审判监督程序的特点	113
三、审判监督程序的意义	114
第二节 审判监督程序的提起	115
一、提起审判监督程序的主体和方式	115
二、提起审判监督程序的理由	116
三、提起审判程序的材料来源	116

第三节 审判监督程序的审判程序	119
一、再审立案	119
二、再审强制措施	119
三、重新审判	119
四、重新审理后的处理	120
五、重新审判的期限	121
第八章 执 行	126
第一节 执行概述	126
一、执行的概念和特征	126
二、执行的意义	127
第二节 各种判决、裁定的执行程序	128
一、死刑立即执行判决的执行	128
二、死缓、无期徒刑、有期徒刑和拘役判决的执行	129
三、有期徒刑缓刑、拘役缓刑的执行	130
四、管制、剥夺政治权利判决的执行	132
五、罚金、没收财产判决的执行	133
六、无罪判决、免除刑罚判决的执行	134
第三节 执行中特殊问题的处理程序	134
一、死刑执行的变更程序	134
二、死刑缓期二年执行的变更程序	135
三、暂予监外执行	135
四、减刑	137
五、假释	139
六、对新罪、漏罪的追诉	140
七、对错判和申诉的处理	140
第四节 人民检察院对执行的监督	141
一、对执行死刑的监督	141
二、对暂予监外执行的监督	141
三、对减刑、假释的监督	142
四、对其他执行活动的监督	143
第九章 特别程序	146
第一节 未成年人刑事诉讼程序	147
一、未成年人刑事诉讼程序的概念和特点	147
二、未成年人刑事诉讼程序的方针、原则和特殊制度	148
三、未成年人犯罪案件的特殊刑事诉讼程序	150

第二节 当事人和解的公诉案件诉讼程序	154
一、当事人和解的公诉案件诉讼程序的概述	154
二、当事人和解的公诉案件的诉讼程序	155
第三节 犯罪嫌疑人、被告人逃匿、死亡案件违法所得的没收程序	158
一、犯罪嫌疑人、被告人逃匿、死亡案件违法所得的没收程序的 概念和特点	158
二、犯罪嫌疑人、被告人逃匿、死亡案件违法所得的没收程序的适用条件	159
三、犯罪嫌疑人、被告人逃匿、死亡案件违法所得的没收案件的审判程序	160
第四节 依法不负刑事责任的精神病人的强制医疗程序	162
一、依法不负刑事责任的精神病人的强制医疗程序概述	162
二、强制医疗的具体程序	163
第十章 涉外刑事诉讼程序和刑事司法协助	167
第一节 涉外刑事诉讼程序	167
一、涉外刑事诉讼程序的概念	167
二、涉外刑事诉讼程序的法律依据	168
三、涉外刑事诉讼程序的原则	169
四、涉外刑事诉讼具体程序	171
第二节 刑事司法协助	173
一、刑事司法协助制度概述	173
二、刑事司法协助的法律依据	176
三、刑事司法协助程序	176

下编 民事程序编

第一章 起诉与受理	185
第一节 起 诉	185
一、起诉的概念和条件	185
二、起诉的方式和起诉状的内容	187
三、对起诉的审查	188
第二节 受 理	189
一、受理的概念和意义	189
二、受理起诉的期限及要求	190
三、人民法院受理起诉的后果	190
四、人民法院对当事人起诉应予受理的几种特殊情况	190

第二章 第一审普通程序	195
第一节 第一审普通程序概述	195
一、第一审普通程序的概念和特征	195
二、普通程序的作用和意义	196
第二节 审理前的准备	196
一、审理前准备的概念和意义	196
二、审理前的准备工作	197
第三节 开庭审理	201
一、开庭审理的概念和意义	201
二、开庭审理的方式	202
三、开庭审理的程序	202
四、法庭笔录	206
五、第一审普通程序的审理期限	206
第四节 撤诉、缺席判决和延期审理	207
一、撤诉	207
二、缺席判决	209
三、延期审理	210
第五节 诉讼中止和诉讼终结	211
一、诉讼中止	211
二、诉讼终结	213
第三章 第一审简易程序	217
第一节 简易程序概述	217
一、简易程序的概念	217
二、简易程序的适用范围	218
第二节 简易程序的特点	220
一、简便的起诉方式	220
二、简便的受理程序	220
三、简便的传唤方式和送达方式	220
四、案件实行独任制审判	221
五、简化开庭审理程序	221
六、案件的审限较短	222
第三节 关于小额诉讼程序	222
一、小额诉讼程序适用的案件范围	222
二、小额诉讼程序的审理特点	222

第四节 关于简易程序的几个特别规定	223
一、第一审简易程序中的调解	223
二、第一审简易程序中的当事人举证期限	223
三、第一审简易程序中的送达	223
第四章 民事判决、裁定和决定	228
第一节 民事判决	228
一、民事判决的概念	228
二、民事判决的种类	228
三、民事判决的内容	230
四、民事判决的效力	232
五、判决的既判力	234
六、判决书、裁定书的公开	235
第二节 民事裁定	235
一、民事裁定的概念	235
二、民事裁定的适用范围	236
三、民事裁定的效力	236
四、裁定与判决的区别	237
第三节 民事决定	238
一、民事决定的概念	238
二、民事决定的适用范围	238
三、民事决定的效力	238
第五章 第二审程序	242
第一节 第二审程序概述	242
一、第二审程序的概念与意义	242
二、第二审程序与第一审程序的关系	243
第二节 上诉的提起、受理和撤回	244
一、上诉的概念	244
二、上诉的提起	244
三、上诉的受理	246
四、上诉的撤回	247
第三节 上诉案件的审理和裁判	248
一、上诉案件的审理	248
二、上诉案件的裁判	249
三、二审裁判的效力	251

第六章 审判监督程序	255
第一节 审判监督程序概述	255
一、审判监督程序的概念	255
二、审判监督程序的特点	255
三、审判监督程序的意义	256
第二节 审判监督程序的提起	257
一、基于人民法院行使审判监督权提起的再审	257
二、基于人民检察院行使检察监督权的抗诉和再审	258
三、基于当事人申请的再审	260
第三节 再审案件的审判	263
一、对一审案件的再审	263
二、对二审案件的再审	263
三、对最高人民法院或上级人民法院提审案件的再审	264
四、对最高人民法院或上级人民法院指令再审案件的再审	264
五、对再审案件审理的其他法律规定	264
第四节 检察建议	265
一、检察建议的概念、作用	265
二、启动检察建议的方式	265
三、提出检察建议的法定情形	266
四、检察建议的处理以及检察建议的监督手段	266
第七章 特别程序	270
第一节 特别程序概述	270
一、特别程序的概念	270
二、特别程序的适用范围	271
三、特别程序的特点	271
第二节 选民资格案件	272
一、选民资格案件的概念	272
二、选民资格案件审理程序的特点	272
三、审理选民资格案件的程序规定	273
第三节 宣告公民失踪和宣告公民死亡案件	274
一、宣告公民失踪案件的审理程序	274
二、宣告公民死亡案件的审理程序	275
第四节 认定公民无民事行为能力 and 限制民事行为能力案件	278
一、认定公民无民事行为能力和限制民事行为能力案件的概念	278
二、认定公民无民事行为能力和限制民事行为能力案件的审理	278

三、认定公民无民事行为能力和限制民事行为能力判决的撤销	279
第五节 认定财产无主案件	280
一、认定财产无主案件的概念	280
二、申请认定财产无主的条件	280
三、认定财产无主案件的审理	280
四、认定财产无主判决的撤销	281
第六节 确认调解协议案件	281
一、确认调解协议案件的概念	281
二、申请确认调解协议案件的条件	281
三、申请确认调解协议案件的审理	282
第七节 实现担保物权案件	282
一、实现担保物权案件的概念	282
二、实现担保物权案件的审理	283
第八章 督促程序与公示催告程序	287
第一节 督促程序	287
一、督促程序的概念和意义	287
二、支付令的申请和受理	288
三、人民法院对支付令申请的审查和处理	288
四、支付令的效力	289
五、支付令的异议和督促程序的终结	289
第二节 公示催告程序	290
一、公示催告程序的概念和特征	290
二、公示催告程序的适用范围	291
三、公示催告程序的申请与受理	291
四、公示催告程序的审理	292
五、除权判决	293
六、对利害关系人权利的救济	294
第九章 民事执行程序	299
第一节 执行程序概述	299
一、民事执行的概念	299
二、民事执行的分类	299
三、民事执行的基本原则	300
第二节 执行主体	301
一、执行主体的概念	301
二、执行机构	301

三、执行当事人	302
四、其他执行参与人	303
第三节 执行标的和执行依据	304
一、执行标的	304
二、执行依据	305
第四节 执行管辖	305
一、级别管辖	306
二、地域管辖	306
第五节 执行程序	307
一、执行开始	307
二、执行案件的受理和审查	308
三、执行和解	308
四、执行中止	309
五、执行终结	310
六、不予执行	311
第六节 执行措施	312
一、执行措施的概念	312
二、执行措施的种类	312
第七节 执行救济	315
一、执行异议	315
二、执行回转	316