

S Y D G S C S

实用打官司丛书

主编 沈静 冯文利

民事 诉讼 指南

山西教育出版社



3021/
62
6-1

民事 诉讼 指南

主编 沈 谔
冯文利

山西
教育
出版
社

社 长 任兆文
总 编 辑 左执中
责任编辑 张宝东
装帧设计 易 一

·实用打官司丛书·

民 事 诉 讼 指 南

主编 沈 铮 冯文利

*

山西教育出版社出版发行 (太原并州北路 69 号)

新华书店经销 晋中地区印刷厂印刷

*

开本:787×1092 1/32 印张:6.625 字数:133千字

1999年1月第1版山西第4次印刷

印数:20301—25300册

*

ISBN 7-5440-0609-3

G·610 定价:8.10元

如发现印装质量问题,影响阅读,请与印刷厂联系调换。

装帧设计: 易 一
责任编辑: 张宝东

实用打官司丛书

SHI YONG DA
GUAN SI CHONG
SHU

前 言

“实用打官司丛书”共为四种，即《民事诉讼指南》、《刑事诉讼指南》、《婚姻继承诉讼指南》、《经济纠纷诉讼指南》，特为帮助人们适应社会形势发展要求，学会运用法律法规，保护自身合法权益而编著。此为《民事诉讼指南》。

党的十四大确定我国经济体制改革的目标是实现社会主义市场经济。市场经济要求建立真正的以权利为本位的经济，使市场主体能够自主经营、自由竞争、独立承担法律责任。这一变化就使得原来由行政主管部门解决的纠纷问题转由当事人双方通过诉讼手段解决。另外，市场经济也使人们传统的观念受到冲击，那种认为“打官司难为情”的情况正在逐步消失，通过诉讼来维护自己的合法权益的意识日益增强，在司法实践中，民事、经济案件成倍上升。随着市场经济的实施，原有的社会关系的许多方面都在不断调整和理顺，为此我国现行的许多法律、法规都进行了修改和补充，新的法律、法规不断出台。“如何打官司”，即当事人双方如何使自己的权利得到有效的保障；诉讼代理人如何使被代理人在诉讼中获胜及审判人员如何正确适用法律、法规，就成为困扰当事人、诉讼代理人及司法工作者的问题。本书根据《中华人民共和国民事诉讼法通则》、《中华人民共和国民事诉讼法》、《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》（试行）、《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》等法律、法规和司法解释,结合审判实际,就公民的民事权利能力和民事行为能力、法人的种类及法人成立的条件、民事法律行为和代理、民事权利、民事责任、诉讼时效,我国的审判组织、审判程序和诉讼参加人、诉讼证据等问题进行了系统的阐述,以帮助当事人消除诉讼恐惧感和神秘感,提高胜诉的信心,也可使审判人员从复杂的案情中,抓住主要的法律关系和法律事实,正确适用法律,维护当事人的合法权益。

本书作者都是长期从事法院审判工作的法官和从事法官培训工作的教师,书中以大量审判实践中的案例,采取以案说法的方式,使深奥的法理知识和晦涩的法律条文变得通俗、易懂。又由于本书所列出的大量案例都是发生在我们每个人身边的真人真事,读起来会感到生动、具体并富有趣味性。书中的主要内容都是按法律、法规及重要的司法解释条文为线索,使本书易于查找,可操作性强。

人们生活在复杂的社会中,常会遇到需要用法律保护自己的切身利益,或用法律解决民事纠纷、争端的各种问题。读者诸君可以根据自己所碰到的情况,在本书中找到有关问题,以指导自己正确运用有关法律、法规、公平合法地解决这些问题。既可以在平时的阅读中增长法律知识,又可以急用先学,对号入座,解决眼下棘手的问题。

本书作者为:冯文利、乔燕、冯跃、王策、沈铮。

由于水平有限,疏漏之处在所难免,恳请广大读者和司法界同仁提出宝贵的意见。

作者

1994年9月10日

目 录

民事诉讼部分

1. 《中华人民共和国民事诉讼法》的立法根据是什么? …(1)
2. 哪些案件由人民法院按照《中华人民共和国民事诉讼法》来解决? …… (1)
3. 外国人在我国发生的民事纠纷,是否适用《中华人民共和国民事诉讼法》规定? …… (2)
4. 无国籍人、外国人、外国企业和组织在人民法院起诉、应诉,有什么样的诉讼权利、义务? …… (3)
5. 县人民政府可否行使对民事案件的审判权? …… (4)
6. 人民法院在审理民事案件时,应以什么为根据? …… (5)
7. 原告的诉讼权利比被告的多吗? …… (5)
8. 人民法院在审理民事案件进行调解时,应遵循哪些原则? …… (6)
9. 当事人对同一个经过两级法院审判的民事纠纷案件是否享有上诉权? …… (7)
10. 少数民族可否使用本民族语言进行诉讼?

- 人民法院在少数民族聚居区应否为汉族诉讼参与人提供翻译? (8)
11. 在审理案件的过程中当事人可否进行辩论? (9)
12. 诉讼程序开始后,原告可否放弃或者变更诉讼请求? (10)
13. 如果人民法院的民事审判活动有错误,应由谁实行法律监督? (11)
14. 街道居委会可否支持受损害的个人向人民法院提出诉讼? (12)
15. 人民调解委员会的调解具有法律约束力吗? 调解不成怎么办? (13)
16. 哪些案件应由中级人民法院受理? (14)
17. 哪些涉外案件应由中级人民法院管辖? (15)
18. 基层人民法院可否受理专利纠纷案件? (16)
19. 高级人民法院为何不受理一般的民事案件? (16)
20. 吕某到最高人民法院去告状,为何得不到受理? ... (17)
21. 如果民事诉讼法中的被告住所地与经常居住地不一致时,应由哪个人民法院负责管辖? (18)
22. 当事人户籍由原户籍所在地迁出尚未落户而发
生民事纠纷,其诉讼应由哪个法院管辖? (19)
23. 因合同纠纷提起的诉讼应由哪个人民法院管辖? (20)
24. 当事人可否自己约定选择案件管辖的人民
法院? (21)
25. 因保险合同引起的纠纷应向何处法院提起诉讼? ... (22)
26. 因票据丢失造成的纠纷应由什么地方的人

- 民法院受理? (23)
27. 水上运输合同引起的纠纷应由何处法院管辖? (23)
28. 因侵权行为提起的诉讼应由何处法院管辖? (24)
29. 因交通事故引起的诉讼应向何处法院管辖? (25)
30. 由于船舶碰撞而引起的纠纷应由何处法院管辖? (26)
31. 因海难救助费用发生的纠纷应向何处法院起诉? (27)
32. 因房屋的所有权而引起的纠纷, 应向何处人民法院提出诉讼? (28)
33. 因遗产继承发生的纠纷, 应由哪个人民法院管辖? (29)
34. 原告可否向两个有管辖权的法院都提出诉讼? (30)
35. 当事人可否向无管辖权的人民法院提出诉讼? (31)
36. 有管辖权的人民法院因特殊原因不能行使管辖权时, 当事人的诉讼权利应由谁来保护? (32)
37. 人民法院受理案件后, 当事人对管辖权有争议怎么办? (33)
38. 兆某身为法院审判员, 自己提出离婚诉讼, 能否参与法院的审判工作? (33)
39. 李某应怎样向人民法院申请回避? (34)
40. 当事人可否对担任审判长的法院院长提出回避申请? (35)
41. 人民法院对当事人提出的回避申请作出决定后, 当事人对决定不服怎么办? (36)
42. 个人合伙组织是否可作为民事诉讼当事人? (37)

43. 当事人可否查阅本案有关材料而不参加诉讼? (37)
44. 当事人双方在案件审理过程中是否可以自行和解? (38)
45. 当事人一方为多人且诉讼标的物是共同的, 应如何处理? (39)
46. 诉讼当事人推举的代表人的诉讼行为是否对全体诉讼当事人有效力? (40)
47. 当事人一方人数众多而在诉讼时又未确定的如何处理? (41)
48. 对当事人双方的诉讼标的, 第三人认为有独立请求权的怎么办? (42)
49. 没有独立请求权, 但是案件处理结果与之有法律上的利害关系的第三人应该怎么办? (43)
50. 无诉讼行为能力人应如何进行诉讼? (44)
51. 当事人可委托什么人代为诉讼? (45)
52. 委托他人代为诉讼应办理哪些手续? (46)
53. 侨居国外的中国公民欲授权他人代为诉讼时, 应如何办理? (46)
54. 代理诉讼的律师和其他诉讼代理人可否调查取证及查阅与案件有关材料? (47)
55. 离婚案件当事人有诉讼代理人的, 当事人本人是否可以不出庭? (48)
56. 举证责任应如何承担? 举不出证据的当事人应承担什么样的法律后果? (49)
57. 期间届满之日是节假日时应如何计算? (50)
58. 受送达人下落不明时, 应如何办理? (51)

59. 法院审理民事案件进行调解时应遵循什么原则? (52)
60. 调解达成协议的, 人民法院是否都必须制作调解书? (53)
61. 调解书送达前一方当事人反悔的如何处理? (54)
62. 人民法院对什么案件可以裁定先行给付? 先行给付的条件是什么? (55)
63. 对哄闹法庭及侮辱、殴打审判人员的当事人及其他人应如何处理? (56)
64. 对指使他人作伪证的当事人, 应如何处理? (58)
65. 符合什么条件的起诉, 人民法院必须受理? (59)
66. 当事人起诉是否必须写起诉状? 起诉状应包括哪些内容? (60)
67. 人民法院对必须到庭参加诉讼而拒不到庭的当事人应如何处理? (61)
68. 判决不离或调解和好的离婚案件, 当事人在半年内又起诉的可否受理? (61)
69. 本案必须以另一个案件的审理结果为依据, 而另一案尚未审结的, 如何处理? (62)
70. 在诉讼过程中, 一方当事人死亡应如何处理? (64)
71. 离婚案件一方当事人死亡的如何处理? (65)
72. 追索赡养费的一方当事人在诉讼中死亡的, 应如何处理? (66)
73. 不服一审判决的当事人应如何办理上诉手续? (67)
74. 不服二审法院作出的判决、裁定, 是否还可以上诉? (68)

75. 选民资格案件的受理、审理有什么特殊规定? (69)
76. 公民下落不明满二年,应该申请宣告失踪
还是申请宣告死亡? (70)
77. 宣告死亡人重新出现的怎么办? (71)
78. 如何申请财产无主? 无主财产如何处理? (72)
79. 判决财产无主后,原财产所有人又出现的
怎么办? (73)
80. 人民法院院长对本院已生效的判决、裁定,
发现确有错误,认为需要再审的怎么办? (73)
81. 当事人对已发生法律效力调解书认为有
错误的怎么办? (74)
82. 当事人对人民法院已发生法律效力解除婚姻
关系的判决、裁定可否申请再审? (75)
83. 当事人对生效的判决、裁定认为错误的怎
么办? (75)
84. 决定再审的案件应如何处理? (76)
85. 债权人请求债务人给付金钱、有价证券的怎么
办理? (77)
86. 可以背书转让的票据持有人的票据被盗、遗失、
灭失的怎么办? (78)
87. 企业法人因严重亏损,无力清偿到期债务
怎么办? (79)
88. 人民法院裁定宣告进入破产还债程序后还
应怎么做? (79)
89. 企业破产后,破产还债财产不足以清偿债
务的怎么办? (80)

90. 对依法设立的仲裁机构的裁决,一方当事人不履行怎么办? (81)
91. 案外人提出执行异议怎么处理? (82)
92. 因产品质量不合格造成他人财产、人身损害的应由哪个法院管辖? (84)
93. 当事人可否在采取诉前财产保全的财产所在地人民法院起诉? (84)

民法通则部分

1. 如何用民法调整平等主体之间的财产关系? (86)
2. 如何用民法调整平等主体之间的人身关系? (87)
3. 当事人在民事活动中地位平等吗? (89)
4. 当事人在民事活动中应如何遵循自愿原则? (90)
5. 什么是当事人在民事活动中应遵循的公平原则? ... (92)
6. 什么是当事人在民事活动中应遵循的等价有偿原则? (93)
7. 什么是当事人在民事活动中应遵循的诚实信用原则? (94)
8. 公民的民事权益受法律保护的意义是什么? (95)
9. 当事人的民事活动受什么约束? (96)
10. 民事活动要遵守社会公德吗? (97)
11. 在我国领域内发生的民事活动适用什么法律? (98)
12. 公民的权利能力始于何时? (99)
13. 有收入的 16 周岁以上不满 18 周岁的人属于限制民事行为能力人吗? (100)

14. 不满 10 周岁的人有无民事行为能力?	(101)
15. 谁能作为无民事行为能力人的监护人?	(102)
16. 此案应向何地人民法院起诉?	(103)
17. 谁可作未成年人的监护人?	(104)
18. 对担任监护人有争议的应如何处理?	(105)
19. 监护人可以侵害被监护人的利益吗?	(106)
20. 谁可以向法院申请精神病人为无民事行为能力人或者限制民事行为能力人?	(107)
21. 宣告失踪必须由利害关系人提出申请吗?	(109)
22. 失踪人的财产由谁代管?	(110)
23. 宣告死亡必须由利害关系人提出申请吗?	(111)
24. 被宣告死亡的人重新出现怎么办?	(113)
25. 个体工商户的权利受法律保护吗?	(114)
26. 个体工商户应承担什么责任?	(115)
27. 全体合伙人都应对经营活动承担原有法人的 的义务责任吗?	(117)
28. 合伙人按什么比例承担责任?	(118)
29. 法人必须符合哪些法定条件?	(119)
30. 法人应对其工作人员的经营活动负责吗?	(120)
31. 法人应合法经营的意义是什么?	(121)
32. 变更后的法人承担原有法人的义务吗?	(123)
33. 联营各方应负连带责任吗?	(124)
34. 民事行为可以违反法律吗?	(126)
35. 民事法律行为的法律形式是什么?	(127)
36. 行为人能否擅自变更民事法律行为?	(128)
37. 无民事行为能力人实施的民事行为是否	

有效?	(129)
38. 痴呆症患者所为民事行为是否无效?	(130)
39. 乘人之危的民事行为有效吗?	(131)
40. 恶意串通的民事行为有效吗?	(133)
41. 违反法律的民事行为有效吗?	(134)
42. 以合法形式掩盖非法目的的行为是 否有效?	(134)
43. 行为人对行为内容有重大误解的行为属 可变更或可撤销民事行为吗?	(135)
44. 附条件的民事法律行为在条件成熟时生效 吗?	(137)
45. 被代理人对代理人的代理行为承担民事责 任吗?	(138)
46. 无权代理经追认后,由被代理人承担责任 吗?	(139)
47. 代理人与第三人串通,损害被代理人利益 的代理行为是否有效?	(140)
48. 此案为何由被代理人与代理人承担连带 责任?	(141)
49. 什么是无效的再代理?	(142)
50. 委托代理终止的条件是什么?	(143)
51. 非房屋所有人擅自将房屋出租的,应如何 处理?	(144)
52. 拾得人是否有权占有拾得物?	(145)
53. 赠与物未移转,赠与关系是否成立?	(146)
54. 侵犯相邻权的该如何处理?	(147)

55. 债务人无力偿还债务, 担保人应承担什么
 责任? (147)
56. 不当得利如何处理? (149)
57. 从事对周围环境有高度危险的作业致他人
 损害的, 行为人是否应承担全部责任? (150)
58. 违反环保规定给他人造成损害的, 应承担
 什么责任? (151)
59. 施工人未采取适当的安全措施致他人损害
 的, 施工人应承担什么责任? (152)
60. 建筑物倒塌致人伤害的, 应由谁承担责任? (153)
61. 无民事行为能力人、限制民事行为能力人
 造成他人损害的, 如何承担民事责任? (154)
62. 买卖合同标的物未交付的, 风险应由谁承担? (155)
63. 二人以上共同侵权造成他人损害的, 如何
 承担民事责任? (156)
64. 当事人双方都有过错的, 如何承担民事责任? (157)
65. 当事人双方均无过错, 但一方为另一方利
 益而受损害的, 如何承担责任? (158)
66. 因紧急避险造成他人损害的, 是否应承担民
 事责任? (159)
67. 实施正当防卫行为致他人损害应如何处
 理? (160)
68. 因产品质量不合格致人损害的, 受损害人
 应该怎么办? (161)
69. 委托人未履行约定义务, 居间人应怎么办? (162)
70. 何为侵犯著作权的行为? (163)