



执行理论与实务丛书

强制执行法 理论与实务

THE THEORY AND PRACTICE OF
THE ENFORCEMENT LAW

江必新 / 主编

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE



执行理论与实务丛书

强制执行法 理论与实务

江必新 / 主编

撰稿人（按撰写章节顺序排列）

江必新 肖建国 谭秋桂

雷运龙 金殿军 唐学兵

赵晋山 丁亮华 赵秀举

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目(CIP)数据

强制执行法理论与实务 / 江必新主编. —北京:
中国法制出版社, 2014. 6
(执行理论与实务丛书)
ISBN 978 - 7 - 5093 - 5148 - 2

I. ①强… II. ①江… III. ①强制执行 - 法的理论 -
中国 IV. ①D925. 01

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2014)第 025654 号

策划编辑:冯雨春

封面设计:蒋怡

强制执行法理论与实务

QIANGZHIZHIXINGFA LILUN YU SHIWU

主编/江必新

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/710×1000 毫米 16

版次/2014 年 6 月第 1 版

印张/54 字数/818 千

2014 年 6 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 5148 - 2

定价:162.00 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:66010405

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)

前 言

法谚云：“强制执行乃法律之终局及果实。”然而，法律果实可能五味杂陈，并非都甘甜醇美。有人描绘了这样一幅图景：强制执行中往往实体问题与程序问题交叉缠绕，诉讼事件与非讼事件交替更迭，不同法律部门风云际会，各种利益矛盾对立冲突。这一描绘虽不尽全面，却是强制执行的常态。由此足见强制执行利益关系之复杂、法律问题之艰深。

然而，我国当前的执行理论研究还比较薄弱，执行法律制度相对滞后，执行实践经验尚缺乏系统梳理，主流执行理念尚未培育成熟。这种状况与强制执行问题的复杂性极不相称，不仅影响了执行实务问题的有效解决，而且使“执行难”问题旷日持久。鉴于此，我们感到有必要对强制执行的理论、制度和经验进行系统梳理、总结和检讨，撰写一部融中外理论、制度与经验、法律解读与实务操作于一体，集科研、教学、工具用书为一身的参考读物。

基于上述想法，我们在写作过程中力求做到以下几点：尽可能全面涵盖强制执行的基本理论，尝试构建我国强制执行法学的基础理论体系；密切跟踪执行理论研究最新动向，较为全面地反映强制执行理论研究的最新成果；注重比较研究，有代表性地介绍域外相关理论、立法例及实务经验；紧密结合法律规定，对现行法律、司法解释进行重点解读；紧密结合强制执行工作实务，针对司法实践中的疑难问题提出相应的解决对策。

本书作者中既有对强制执行问题有较深造诣的专家、学者，也有长期从事执行实务工作的专家型法官。我们希望通过学者与法官的对话、

逻辑与经验的沟通、诉讼与执行的融贯、实体与程序的兼顾、过程与结果的关照，将强制执行的理论研究实务运作推进到一个新层次、新水平。恳请读者诸君拨云见日、纠错正误、拾遗补阙，使我们这一良好愿望最终成为现实。

江必新

二〇一四年五月

目 录

Contents

第一编 绪 论

第一章 强制执行基本理论	3
第一节 强制执行概述	3
一、强制执行的概 念	3
二、强制执行的种 类	7
三、强制执行法律 关系	11
第二节 强制执行与审 判的关系	14
一、强制执行与民 事审判的关系概 述	14
二、强制执行与审 判的共通性原理	17
三、强制执行与审 判的差异性的原 理	22
四、我国强制执 行与审判关系的 定位	25
第三节 强制执行行 为	27
一、强制执行行为 的界定	27
二、强制执行行为 的类型	27
三、瑕疵执行行为 的效力及其救济	30
第四节 强制执行权 的性质	35
一、强制执行权及 其性质的争议	35
二、强制执行权性 质的准确定位	39

第二章 强制执行法与强制执行法学	53
第一节 强制执行法概述	53
一、强制执行法的概念和沿革	53
二、强制执行法的性质	54
三、强制执行法的立法体例	55
四、强制执行法的发展趋势	62
第二节 强制执行法的基本原则	63
一、目前国内学者的观点及评价	63
二、我国强制执行法的基本原则	69
三、需要入法的基本原则：强制执行比例原则	70
第三节 强制执行法学	75
一、强制执行法学概述	75
二、强制执行法学的独立性	79

第二编 总 论

第三章 执行主体	83
第一节 执行机构	84
一、执行机构的概念及其法律地位	84
二、执行机构的权力构成	86
三、执行机构的职能	88
四、执行机构的内部机构及其人员配备	95
第二节 执行当事人	98
一、执行当事人的概念与法律资格	98
二、执行当事人的程序权利和程序义务	103
三、执行当事人的变化	107

第三节 其他执行主体	115
一、协助执行人	115
二、执行见证人	116
三、执行担保人	116
四、执行第三人	117
第四章 执行标的	119
第一节 执行标的之意义	119
一、执行标的之含义	119
二、执行标的之特征	119
第二节 财产执行的标的	120
一、责任财产	120
二、有形财产	121
三、无形财产	138
第三节 责任财产的执行豁免	179
一、法定豁免执行的财产	179
二、依财产性质豁免执行的财产	188
三、对于豁免执行的财产实施执行的效果	191
第四节 行为执行的标的	192
一、学者的质疑	192
二、立法者态度	192
三、本书的观点	193
第五节 人身执行的标的	194
一、人身是否可以作为执行标的之争论	194
二、诸说评价	198
第五章 执行依据	202
一、执行依据的概念	202

二、执行依据的要件	202
三、执行依据的表现形式	203
四、执行解释	203
第六章 执行管辖	212
第一节 执行管辖概述	212
一、执行管辖的概念和意义	212
二、执行管辖的种类	213
三、执行管辖与民事诉讼管辖的异同	215
四、我国人民法院生效法律文书执行管辖制度的沿革	216
第二节 执行管辖的适用	218
一、执行级别管辖	218
二、执行地域管辖	223
三、执行管辖权的改变	232
四、执行管辖权异议与执行管辖争议	235
第三节 我国执行管辖制度的完善	237
一、对我国执行管辖制度的反思	237
二、我国执行管辖制度的完善	240
第七章 执行程序通则	243
第一节 执行开始	243
一、执行开始概述	243
二、执行申请	244
三、移送执行	248
四、执行立案	250
第二节 执行调查和执行实施	259
一、执行通知与立即执行	259
二、执行调查	262

三、执行实施	274
四、执行期限	292
第三节 暂缓执行	293
一、依申请暂缓执行	294
二、依职权暂缓执行	294
三、暂缓执行的审查	297
四、暂缓执行的期限	297
五、暂缓执行的效力	298
六、暂缓执行的恢复	298
第四节 执行中止	299
一、执行中止的概念	299
二、执行中止的法定事由	299
三、执行中止的法律效力	304
四、执行中止的恢复执行	304
第五节 不予执行	306
一、不予执行的概念	306
二、不予执行的条件	306
三、不予执行的审查	324
四、不予执行的法律后果	325
第六节 执行行为的撤销	327
一、执行行为撤销的原因	327
二、执行行为撤销的方法	330
三、执行行为撤销的效果	332
第七节 执行终结	332
一、执行终结的原因	332
二、终结本次执行程序	335
三、执行终结的程序	338
第八节 执行完毕	338

第八章 执行和解	340
第一节 民事执行和解的概念	340
一、民事执行和解的内涵	340
二、民事执行和解的外延	344
第二节 民事执行和解的理论基础	347
一、权利思维模式局限性之克服	347
二、意思自治原则及其限制	354
三、法律关系与法律关系实现方案之区分	361
第三节 民事执行和解的价值	364
一、社会效率（效益）	364
二、实质正义	367
三、社会和谐	369
第四节 民事执行和解协议的达成	372
一、执行调解的必要性与合理性	372
二、执行调解者的角色和职能	374
三、执行调解的边界	377
第五节 民事执行和解的确认	377
一、民事执行和解司法审查之必要	377
二、民事执行和解司法审查之内容	379
三、民事执行和解司法审查之边界	381
第六节 民事执行和解的效力	382
一、执行和解的实体法效力	382
二、执行和解的程序法效力	383
第七节 民事执行和解的履行及其保障	385
一、执行和解协议的履行及执行机关的协助	385
二、执行和解协议履行的保障机制	386

第八节 民事执行和解争议的解决	387
一、民事执行和解协议纠纷解决的程序选择	387
二、执行机关在执行和解协议纠纷解决中的角色和职能	388
三、惩罚性赔偿金在执行和解协议纠纷解决中的适用	389
第九章 委托执行与协助执行	390
第一节 委托执行	390
一、我国现行委托执行制度的基本内容	390
二、我国委托执行制度中存在的主要问题	397
三、我国委托执行制度的完善	400
第二节 协助执行	402
一、我国现行协助执行制度的基本内容	402
二、我国现行协助执行制度中存在的主要问题	411
三、我国协助执行制度的完善	414
第十章 执行救济	421
第一节 执行救济概述	421
一、执行救济的概念	421
二、执行救济的种类	422
第二节 执行行为异议	423
一、执行行为异议概述	423
二、执行行为异议的主体	424
三、执行行为异议的事由	425
四、处理执行行为异议的程序	428
五、执行行为异议、申请复议的法律效果	432
六、执行行为异议制度与执行监督制度的协调	433
第三节 向上一级法院申请执行	434
一、概述	434

二、申请的主体	435
三、申请的形式和途径	435
四、申请的事由	436
五、对申请的审查处理	437
六、向上一级法院申请执行与执行监督	443
七、向上一级法院申请执行与执行行为异议	445
第四节 案外人异议及相关诉讼	446
一、案外人异议	447
二、案外人异议之诉	455
三、许可执行之诉	464
四、案外人申请再审	465
第五节 执行回转	467
一、执行回转概述	467
二、执行回转的要件	468
三、执行回转的程序	469
四、执行回转的财产范围	470
第十一章 执行监督	472
第一节 执行监督概述	472
一、执行监督的价值	472
二、执行监督的现状	473
第二节 执行内部监督	476
一、执行分权运行机制	476
二、执行监督管理	480
第三节 上级法院的执行监督	485
一、对下级法院滥用执行权的监督	485
二、对下级法院怠于执行的监督	486
三、对下级法院执行依据错误的监督	487

四、上级法院执行监督的后果	487
第四节 执行外部监督	488
一、执行公开	488
二、社会监督	493
第十二章 民事执行检察监督	501
一、民事执行检察监督的立法背景	501
二、民事执行检察监督的范围	506
三、民事执行检察监督的形式	507
四、民事执行检察监督的程序	508
第十三章 对妨害执行的制裁	511
第一节 概述	511
一、妨害执行行为的构成	511
二、妨害执行行为的种类	513
三、妨害执行的责任及制裁	513
第二节 司法上的制裁（强制措施）	514
一、训诫	514
二、责令具结悔过	514
三、拘传	515
四、罚款	516
五、拘留	516
六、限制出境	519
七、记录不良信用	520
八、公布不履行义务信息	520
第三节 民事上的制裁	521
一、责令被执行人承担迟延履行利息或迟延履行金	521
二、责令协助执行人赔偿损失	522

第四节 刑事制裁	523
第十四章 执行费用	524
第一节 执行费用概述	524
一、执行费用的界定	524
二、执行费用的意义	525
三、执行费用的优先受偿	525
第二节 执行费用的范围与确定	526
一、执行费用的范围	526
二、执行费用的确定	528
第三节 执行费用的交纳与承担	528
一、执行费用的交纳	528
二、执行费用的承担	529
 第三编 分 论 	
第十五章 金钱债权的执行之一——对动产的执行	535
第一节 动产执行概述	535
一、动产执行的概念	535
二、动产的范围	536
第二节 查封、扣押	537
一、查封、扣押的概念	537
二、查封、扣押的种类	538
三、查封、扣押的对象	540
四、查封、扣押的实施	542
五、查封、扣押的效力	544
第三节 拍卖、变卖和以物抵债	551

一、拍卖、变卖的概念	551
二、拍卖	551
三、变卖和以物抵债	579
第四节 对特殊动产的执行	583
一、特殊动产的概念	583
二、特殊动产的物权变动要件	583
三、特殊动产的扣押、查封	584
四、特殊动产扣押、查封后的异议审查	585
第十六章 金钱债权的执行之二——对不动产的执行	588
第一节 不动产执行概述	588
一、不动产的范围	588
二、不动产的执行方法	589
第二节 查封	589
一、预查封	589
二、不动产查封的对象	590
三、不动产查封的公示	595
第三节 拍卖	596
一、不动产所有权取得的时点与标的物的交付	596
二、拍卖不动产上各种负担的处理	599
第四节 强制管理	609
一、强制管理的概念	609
二、强制管理制度的比较法考察	610
三、构建我国强制管理制度时需要明确的基本问题	613
第十七章 金钱债权的执行之三——对其他财产权的执行	616
第一节 对其他财产权执行概述	616
一、对其他财产权执行的概念	616

二、其他财产权作为执行标的的要件	616
三、其他财产权作为执行标的的种类	618
第二节 对被执行人存款的执行	618
一、对存款的执行方法	618
二、关于通过人民币银行结算账户管理系统查询被执行人存款问题 ...	620
三、对存款执行的限制	624
第三节 对被执行人证券的执行	634
一、对资本证券的执行	634
二、对货币证券的执行	649
三、对商品证券的执行	650
第四节 对被执行人收入的执行	652
一、收入的范围	652
二、收入的执行措施	652
三、收入的执行程序	652
第五节 对被执行人债权的执行	653
一、执行被执行人债权的机理分析	654
二、对被执行人未经生效法律文书确认的到期债权的执行	655
三、对被执行人未到期债权的执行	663
四、对被执行人判定债权的执行	664
第六节 对特殊财产权的执行	666
一、对股权、投资权益的执行	666
二、对知识产权的执行	679
三、对保险赔偿金请求权的执行	682
第十八章 参与分配	686
第一节 参与分配之含义	686
一、参与分配的定位	686
二、参与分配的特征	687