

M INSHANG ANJIAN
TIAOJIE SHIWU

民商案件调解实务

主编 刘瑞川 副主编 柴建国

人民法院出版社

M INSHANG ANJIAN
TIAOJIE SHIWU

民商案件调解实务

主编 刘瑞川 副主编 柴建国

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

民商案件调解实务/刘瑞川主编. - 北京: 人民法院出版社, 2004.10

ISBN 7-80161-868-8

I. 民… II. 刘… III. 民事纠纷-调解(诉讼法)-中国 IV. D925.1

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 107667 号

民商案件调解实务

主编 刘瑞川 副主编 柴建国

责任编辑 陈燕华 张维伟 姜 娇

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京市朝阳区安慧北里安园甲 9 号 (100101)

电 话 (010) 65290583 (责任编辑) 65290516 (出版部)
65290558 65290559 (发行部)

网 址 www.courtpress.com

E-mail courtpress@sohu.com

印 刷 保定市大丰彩印厂

经 销 新华书店

开 本 890×1240 毫米 A5

字 数 425 千字

印 张 18.25

版 次 2004 年 10 月第 1 版 2004 年 10 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 7-80161-868-8/D·868

定 价 37.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装, 请与出版社联系调换)

主 编 刘瑞川

副 主 编 柴建国

撰 稿 人 (按姓氏笔画为序)

付广乾 刘国胜 刘瑞川 李俊杰

吴章彬 张明丽 张建英 苗建营

梁洪继 柴建国

前 言

今年初，中共中央政治局常委、中央政法委书记罗干、最高人民法院院长肖扬同志在全国人民调解工作会议上的重要讲话中，充分肯定了调解对于化解矛盾纠纷，维护社会稳定，服务发展第一要务的重要意义。诉讼调解是我国重要的诉讼制度，是人民法院依法行使审判权的重要方式。调解作为重要的诉讼机制，具有解决纠纷的独特优势。首先，调解使诉讼更加“人性化”。调解强调当事人的积极参与，通过当事人自愿协商而不是法官裁判来解决纠纷，当事人对整个诉讼过程都非常清楚，容易理解和接受。其次，调解可以有效降低诉讼的对抗性。调解强调当事人之间的友好协商和妥协，促进当事人之间互谅互让和友好合作，有利于社会的和谐与稳定。第三，调解更加符合诉讼效益的要求。调解具有简便、高效、经济的特点，调解方式方法灵活，能够减轻当事人的诉讼负担，也能节约司法资源。更重要的是，调解结案更加符合“司法公正”的实质要求。因为只有当事人双方最清楚纠纷的真相和其利益所在。所以他们自愿选择的处理结果当属最符合他们的利益需求，也最接近当事人追求的实体公正。因此也有利于当事人的自觉履行。

正是基于调解的巨大优越性，诉讼调解——这一根植于中国的司法实践，被国际司法界誉为“东方经验”的中国特色的诉讼制度，经历了几十年的沧桑变化，具有越来越强大的生命力。为了进一步规范、完善、发展诉讼调解制度，最高人民法院经过深入调查研究，在总结分析各地诉讼调解的成功经验和存在问题的

基础上，广泛征求各方面意见，充分论证并经审判委员会讨论通过后，于2004年9月16日召开新闻发布会，向社会公布了《关于人民法院民事调解工作若干问题的规定》，并于今年11月1日起实行。这一重要司法解释，进一步规范和完善了诉讼调解制度，加大了诉讼调解力度。这是我国最高司法机关为适应我国经济与社会的全面协调发展，切实落实司法为民要求，为建立和维护长期和谐稳定的社会关系，促进依法治国和小康社会建设进程所作出的重大举措。

为了配合这一重要司法解释的出台，进一步促进我国诉讼调解工作的发展，我们组织长期工作在诉讼调解和审判工作岗位上的具有深厚法学理论功底和丰富的诉讼调解司法实践经验的法官，根据有关法律法规及这一重要司法解释，结合司法实践经验、体会，编写了《民商案件调解实务》一书，对于诉讼调解的基本规则、调解程序、调解艺术、调解文书制作等诉讼调解的具体运作以及诉讼调解成功与失败的个案和诉讼调解的有关前沿问题进行了认真研究，同时，对各类诉讼案件的具体调解实务进行了系统的论述，以期达到推动诉讼调解工作发展，提高诉讼调解水平，扩大诉讼调解的法律、政治和社会效果的最佳统一之目的。

相信本书将对广大调解法官、法律工作者以及热爱诉讼调解事业的仁人志士起到开卷有益的作用，并成为各界人士研究诉讼调解的引玉之砖。

刘瑞川

二〇〇四年九月

目 录

第一编 人民法院调解总论

第一章 法院调解的概念、范围、基本原则及程序、效力	(3)
一、法院调解的概念	(3)
二、法院调解的基本原则	(3)
三、法院调解的范围	(5)
四、法院调解的程序	(5)
五、法院调解的效力	(7)
六、调解书的概念及补正	(8)
第二章 法院调解的艺术	(10)
第一节 调解法官的执业素质	(10)
一、调解法官的心理素质	(10)
二、调解法官的执业规范	(12)
第二节 调解的方法	(13)
一、运用心理学方法调解	(14)
二、运用不同的沟通方式调解	(16)
三、分类型调解	(17)
四、调解中当事人的几种常见心理	(18)
第三节 调解的策略	(20)
一、调解策略的运筹	(20)

二、常见的错误调解·····	(25)
第四节 调解的技巧·····	(26)
一、语言技巧·····	(26)
二、辅助技巧·····	(30)
三、借助技巧·····	(33)
第三章 法院调解的设置·····	(37)
第一节 一审程序中的调解·····	(37)
一、庭前调解·····	(37)
二、庭审中的调解·····	(39)
三、庭审后的调解·····	(40)
第二节 二审、再审程序中的调解·····	(40)
一、二审调解·····	(40)
二、再审调解·····	(41)
第三节 其他诉讼中的调解·····	(41)
一、行政侵权赔偿诉讼中的调解·····	(41)
二、刑事自诉、刑事附带民事诉讼中的调解·····	(42)
第四章 调解文书的制作·····	(43)
第一节 调解协议·····	(43)
一、调解协议的概念及其签订·····	(43)
二、和解协议与调解协议·····	(44)
三、调解协议的制作及格式要求·····	(44)
第二节 调解书的制作及格式要求·····	(46)
一、调解书的制作技术规范·····	(46)
二、印制应注意的问题·····	(47)
三、各类调解书的格式要求·····	(47)
第五章 法院调解个案研究·····	(68)
一、法院调解成功实例研究·····	(68)

二、法院调解失败实例研究·····	(72)
第六章 当今世界法院调解制度及发展趋势·····	(74)
第一节 外国法院调解制度·····	(74)
一、英美法系国家的法院调解制度·····	(75)
二、大陆法系国家的法院调解制度·····	(77)
第二节 当今世界法院调解制度的发展趋势·····	(79)
第二编 各类诉讼案件调解实务	
第一章 婚姻家庭纠纷调解实务·····	(85)
第一节 婚姻与家庭概述·····	(85)
一、婚姻的涵义与特点·····	(85)
二、家庭的涵义与特征·····	(87)
三、婚姻家庭关系的性质和特点·····	(88)
第二节 婚约财产纠纷的调解·····	(90)
一、婚约的涵义及与恋爱、未婚同居、事实婚姻之区别·····	(91)
二、对婚约纠纷的受理与审判·····	(91)
三、对婚约财产纠纷的调解应注意的问题·····	(92)
第三节 解除同居关系纠纷的调解·····	(94)
一、解除同居关系纠纷的认定·····	(94)
二、解除同居关系纠纷的调解与撤诉·····	(95)
三、解除同居关系后的财产、子女处理·····	(96)
第四节 离婚纠纷的调解·····	(97)
一、离婚纠纷概述·····	(97)
二、处理离婚纠纷的指导思想·····	(98)
三、关于离婚的法定条件之理解·····	(99)
四、离婚纠纷的调解·····	(106)
第五节 离婚后财产纠纷的调解·····	(110)
一、关于夫妻共同财产范围的认定·····	(110)

二、关于夫妻个人财产范围的理解和把握·····	(112)
三、关于夫妻一方所有的财产与共同财产的非转化性之把握·····	(113)
四、夫妻共同财产分割的原则和方法·····	(115)
五、夫妻共同财产分割纠纷的调解·····	(119)
六、关于债务清偿和经济帮助之把握·····	(121)
第六节 夫妻财产约定纠纷的调解·····	(124)
一、夫妻财产约定纠纷的涵义·····	(124)
二、夫妻财产约定纠纷的特征、范围及调解中应注意的问题·····	(126)
第七节 无效婚姻纠纷的调解·····	(129)
一、无效婚姻制度的设立·····	(129)
二、关于申请宣告婚姻无效主体范围的把握·····	(131)
三、无效婚姻的调解·····	(132)
第八节 申请撤销婚姻纠纷的调解·····	(134)
一、可撤销婚姻概述·····	(134)
二、关于行使撤销婚姻请求权的时间限制·····	(135)
三、关于可撤销婚姻和无效婚姻的法律后果评判·····	(137)
四、可撤销婚姻纠纷的调解·····	(138)
第九节 婚姻自主权纠纷的调解·····	(138)
一、婚姻自主权纠纷概述·····	(138)
二、婚姻自由的主要内容·····	(139)
三、关于婚姻自主权纠纷的调解·····	(140)
第十节 抚养、扶养关系纠纷的调解实务·····	(141)
一、抚养纠纷的概念及确定子女抚养的因素·····	(141)
二、抚养关系的变更及抚养纠纷的调解·····	(144)
三、扶养纠纷的概念及特征·····	(146)
四、婚姻法规定的夫妻间的扶养·····	(147)
五、兄弟姐妹之间的扶养义务·····	(147)
六、扶养纠纷的调解·····	(148)

第十一节 扶养费、抚养费纠纷的调解·····	(149)
一、关于扶养费纠纷的概念及扶养费给付的条件·····	(149)
二、关于抚养费纠纷的概念及抚养费的范围界定·····	(150)
三、子女抚养费的负担原则及给付数额、期限和 办法·····	(151)
四、扶养费、抚养费纠纷的调解·····	(154)
第十二节 赡养纠纷的调解·····	(154)
一、赡养的涵义及主要内容·····	(154)
二、赡养纠纷的调解应注意的主要问题·····	(156)
第十三节 监护权纠纷的调解实务·····	(162)
一、监护权纠纷概述·····	(162)
二、常见监护权纠纷的调解·····	(167)
第十四节 探视子女权纠纷的调解·····	(169)
一、探视权概述·····	(169)
二、探视权纠纷的调解·····	(173)
第十五节 继父母子女关系纠纷的调解·····	(175)
一、继父母子女关系的概念与类型·····	(175)
二、继父母子女关系纠纷调解应注意的主要问题·····	(176)
第十六节 确认收养关系纠纷的调解·····	(177)
一、收养的概念与特征·····	(177)
二、正确把握收养的原则和条件·····	(178)
三、正确认定收养关系成立后的法律效力·····	(182)
四、调解收养关系纠纷应注意的问题·····	(184)
第十七节 解除收养关系纠纷的调解·····	(185)
一、解除收养关系概述·····	(185)
二、解除收养关系的调解·····	(187)
第十八节 分家析产纠纷的调解·····	(188)
一、分家析产纠纷概述·····	(188)
二、分家析产纠纷的调解·····	(189)

第二章 继承纠纷调解实务	(190)
第一节 概述	(190)
一、继承开始及遗产范围的确定.....	(190)
二、继承权的丧失.....	(194)
第二节 法定继承纠纷的调解	(196)
一、法定继承纠纷概述.....	(196)
二、法定继承纠纷的举证责任.....	(196)
三、法定继承纠纷的调解.....	(197)
第三节 转继承纠纷的调解	(199)
一、转继承纠纷的概念、特征.....	(199)
二、转继承纠纷的举证责任.....	(200)
三、转继承纠纷的调解.....	(200)
第四节 代位继承纠纷的调解	(201)
一、代位继承纠纷概述.....	(201)
二、代位继承纠纷的举证责任.....	(202)
三、代位继承纠纷的调解.....	(202)
第五节 遗嘱继承纠纷的调解	(203)
一、遗嘱继承纠纷概述.....	(203)
二、遗嘱继承纠纷的举证责任.....	(204)
三、遗嘱继承纠纷的调解.....	(205)
第六节 遗赠纠纷的调解	(207)
一、遗赠纠纷概述.....	(207)
二、遗赠纠纷举证责任.....	(208)
三、遗赠纠纷的调解.....	(208)
第七节 遗赠扶养协议纠纷的调解	(209)
一、遗赠扶养协议纠纷概述.....	(209)
二、遗赠扶养协议纠纷的举证与调解要点.....	(210)
第八节 继承权确认纠纷的调解	(211)
一、继承权的概念、特征.....	(211)
二、继承权确认纠纷的举证与调解要点.....	(212)

第九节 被继承人债务清偿纠纷的调解·····	(213)
一、被继承人债务的概念、法律特征·····	(213)
二、被继承人债务清偿纠纷的调解与举证要点·····	(213)
第三章 侵害人身权纠纷的调解实务·····	(216)
第一节 道路交通事故损害赔偿纠纷的调解·····	(216)
一、交通事故责任概述·····	(216)
二、交通事故民事责任的构成和认定·····	(217)
三、交通事故损害赔偿纠纷的调解应注意的问题·····	(218)
第二节 医疗事故损害赔偿纠纷的调解·····	(220)
一、医疗事故责任的概述·····	(220)
二、医疗事故民事责任的构成和认定·····	(221)
三、医疗事故损害赔偿纠纷的调解·····	(222)
第三节 工伤事故损害赔偿纠纷的调解·····	(224)
一、概述·····	(224)
二、工伤事故损害赔偿纠纷的调解·····	(226)
第四节 侵害姓名权纠纷的调解·····	(227)
一、姓名权的概念、性质及侵害姓名权民事责任的 构成和认定·····	(227)
二、侵害姓名权纠纷的调解·····	(229)
第五节 侵害肖像权纠纷的调解·····	(230)
一、肖像权的概念、性质及侵权责任的构成和认定·····	(230)
二、侵害肖像权纠纷的调解·····	(231)
第六节 侵害名誉权纠纷的调解·····	(232)
一、名誉权的概念、性质及侵权责任的构成与认定·····	(232)
二、侵害名誉权纠纷的调解·····	(234)
第七节 侵害荣誉权纠纷的调解·····	(235)
一、荣誉权的概念和性质·····	(235)
二、荣誉权侵权责任构成及民法救济·····	(235)
三、侵害荣誉权纠纷的调解·····	(237)

第八节 侵害人身自由权纠纷的调解	(238)
一、人身自由权概述	(238)
二、侵害人身自由权民事责任的构成及民法救济	(239)
三、侵害人身自由权纠纷的调解	(239)
第四章 部分特殊侵权纠纷调解实务	(241)
第一节 产品责任纠纷的调解	(241)
一、产品责任的概念、性质及责任构成	(241)
二、缺陷产品损害赔偿纠纷的调解	(243)
第二节 高度危险作业致人损害纠纷的调解	(245)
一、高度危险作业致人损害的概念及责任构成	(245)
二、调解高度危险作业致人损害纠纷重点把握的几个方面	(246)
三、高度危险作业致人损害纠纷的举证分担	(248)
第三节 环境污染损害纠纷调解	(249)
一、环境污染引起损害的概念及构成	(249)
二、调解环境污染引起损害纠纷重点把握的几个方面	(250)
三、环境污染损害赔偿纠纷举证分担	(251)
第四节 建筑物、搁置物、悬挂物塌落致人损害纠纷的调解	(252)
一、建筑物、搁置物、悬挂物塌落致人损害民事责任的概念和责任构成	(252)
二、调解建筑物、搁置物、悬挂物的倒塌、脱落、坠落致人损害的民事责任纠纷应当把握的几个方面	(253)
三、建筑物、搁置物、悬挂物塌落致人损害纠纷的举证分担	(254)
第五节 堆放物品倒塌致人损害纠纷调解	(255)
一、堆放物品倒塌致人损害民事责任的概念和	

构成·····	(255)
二、调解堆放物品倒塌致人损害纠纷应当重点把握的几个方面·····	(257)
三、堆放物品倒塌致人损害纠纷的举证分担·····	(257)
第六节 饲养的动物致人损害纠纷的调解·····	(258)
一、饲养的动物致人损害民事责任概念和构成·····	(258)
二、调解饲养的动物致人损害民事责任纠纷应重点把握的几个方面·····	(259)
三、饲养的动物致人损害纠纷当事人的举证分担·····	(259)
第七节 正当防卫与紧急避险超过必要限度致人损害纠纷的调解·····	(260)
一、正当防卫与紧急避险的概念·····	(260)
二、正当防卫超过必要限度致人损害民事责任的构成·····	(261)
三、调解正当防卫超过必要限度致人损害纠纷应重点把握的几个方面·····	(262)
四、正当防卫超过必要限度致人损害纠纷的举证分担·····	(262)
五、紧急避险造成损害纠纷的调解·····	(263)
六、紧急避险造成损害纠纷的举证分担·····	(264)
第八节 侵害未成年人接受教育权纠纷的调解·····	(264)
一、侵害未成年人接受教育权的概念及责任构成·····	(264)
二、调解侵害未成年人接受教育权纠纷应当把握的几个方面·····	(267)
第五章 不当得利与无因管理纠纷调解实务·····	(269)
第一节 不当得利纠纷的调解·····	(269)
一、概述·····	(269)
二、不当得利之债纠纷的事实举证·····	(272)
三、不当得利之债纠纷的调解·····	(273)
第二节 无因管理纠纷的调解·····	(276)

一、概述	(276)
二、无因管理纠纷的事实举证	(278)
三、无因管理纠纷的调解	(279)
第六章 宅基地纠纷调解实务	(282)
第一节 宅基地纠纷概述	(282)
一、宅基地的概念及其分类	(283)
二、宅基地使用权的概念、特征与内容	(283)
三、宅基地使用权的取得、变更及消灭	(285)
第二节 常见宅基地纠纷的调解	(286)
一、宅基地侵权纠纷的调解	(287)
二、宅基地使用权变更纠纷的调解	(289)
三、建筑物越界纠纷的调解	(290)
第七章 相邻关系纠纷调解实务	(292)
第一节 相邻关系纠纷概述	(292)
第二节 常见相邻关系纠纷的调解	(293)
一、相邻用水、排水纠纷的调解	(293)
二、相邻土地使用纠纷的调解	(294)
三、相邻防险纠纷的调解	(296)
四、相邻间距纠纷的调解	(298)
五、竹木越界纠纷的调解	(300)
第八章 劳动合同纠纷调解实务	(301)
第一节 劳动合同纠纷概述	(301)
一、劳动合同纠纷的概念与特征	(301)
二、劳动合同纠纷的证据及举证责任	(302)
三、劳动合同纠纷的调解	(303)
第二节 常见劳动合同纠纷的调解	(304)
一、追索劳动报酬纠纷调解要点	(304)

二、追索经济补偿金、提前通知金纠纷调解要点	(305)
三、培训费纠纷调解要点	(306)
四、社会保险费纠纷调解要点	(306)
五、要求享受工伤待遇纠纷调解要点	(306)
六、要求各类补助费待遇的纠纷调解要点	(307)
第三节 劳务合同纠纷的调解	(308)
一、劳务合同纠纷概述	(308)
二、劳务合同纠纷调解要点	(310)
第九章 农村土地承包合同纠纷调解实务	(311)
第一节 农村土地承包合同纠纷概述	(311)
一、概念与特点	(311)
二、承包双方的权利义务	(312)
三、调解中的共性问题	(313)
第二节 常见土地承包纠纷的调解	(315)
一、发包方违反民主议定原则引起纠纷的调解	(315)
二、复合承包合同引起纠纷的调解	(317)
三、因土地承包经营权流转引起纠纷的调解	(319)
四、因承包方拖欠承包金引起纠纷的调解	(321)
五、因承包土地的收回、交回、征用引起纠纷的 调解	(322)
六、治理水土流失承包合同引起纠纷的调解	(324)
第十章 经营合同纠纷调解实务	(326)
第一节 出资纠纷的调解	(326)
一、出资纠纷的概念、特征与种类	(326)
二、出资纠纷的举证与调解要点	(327)
第二节 联营合同纠纷的调解	(329)
一、联营合同纠纷的概念与特征	(329)
二、联营合同纠纷调解要点	(330)