

普通高等教育国家级规划教材系列



普通高等教育“十一五”国家级规划教材

民事诉讼法

CIVIL PROCEDURAL LAW

| 第三版 |

张卫平 著



普通高等教育国家级规划教材



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



普通高等教育国家级规划教材系列



普通高等教育“十一五”国家级规划教材

民事诉讼法

Civil Procedural Law

| 第三版 |

张卫平 著



法律出版社

始创于1954年

www.lawpress.com.cn

好书,同好老师和好学生分享

图书在版编目(CIP)数据

民事诉讼法 / 张卫平著. —3 版. —北京:法律出版社,
2013. 8

ISBN 978 - 7 - 5118 - 5267 - 0

I. ①民… II. ①张… III. ①民事诉讼法—中国—
教材 IV. ①D925. 1

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2013)第 200590 号

©法律出版社·中国

责任编辑/刘琳

装帧设计/乔智炜 贾丹丹

出版/法律出版社

编辑统筹/法律教育出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京嘉恒彩色印刷有限责任公司

责任印制/沙磊

开本/720×960 毫米 1/16

印张/33.5 字数/623 千

版本/2013 年 8 月第 3 版

印次/2013 年 8 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85388843

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 5267 - 0

定价:49.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

出版说明

法律出版社是中国历史最悠久的法律专业出版社,与国际出版同仁论剑,本社之专业出版品牌亦广受肯定。

本社素来注重法学教材出版。从20世纪50年代中国法学教材建设的起步,到20世纪70年代末中国法学教材的复兴,法律出版社均走在前列。1949年以来,我国第一部法理学、宪法、中国法律思想史、外国法制史、刑法、民法、民事诉讼法、国际法、国际私法、国际经济法教材,均出自法律出版社。

从20世纪80年代到90年代,再到21世纪,本社对于法学教材的出版更投入移山心力。而本社与权威法学家合作,渊源有自。作者中有法学宿耄,有中年英士,有青年才俊,均来自杰出法学学府与研究机构。本社教材,正旨在秉承法学先辈之思想财富,与新一代法律人分享。

自我国建设国家级教材以来,本社延揽名家,于此多有收获。从更早的国家级规划教材,到“九五”、“十五”,再到2006年评定的“十一五”国家级规划教材,法律出版社之法学类国家级教材,积累已多,忝居诸社首列。为整体性展现这批品质教材,本社乃以“普通高等教育国家级规划教材系列”为题,统一推出。

“好书,同好老师和好学生分享”,本社愿与法律共同体诸同仁,与中国法学与法律实践的学习者和建设者一起,分享好书,分享智识,分享法治进程中的点点滴滴。

法律出版社

作者简介

张卫平 1979年考入西南政法学院,1986年研究生毕业留校执教。1993年从讲师直接破格晋升为教授,同年赴日本留学,分别在东京大学法学部和一桥大学法学部学习。1996年获得博士生导师资格。曾任《现代法学》、《清华法学》杂志主编。现为清华大学法学院教授、博士生导师,兼任中国民事诉讼法研究会会长、中国检察学研究会副会长。国务院政府津贴获得者,并获司法部、劳动人事部“英雄模范”、四川省有突出贡献的专家学者、北京市高校名师等荣誉称号。个人独著《转换的逻辑——民事诉讼体制转型分析》、《民事诉讼关键词展开》等九部;合作撰写著作数十部;在《法学研究》、《中国法学》等杂志上发表学术文章一百四十余篇。

第三版修订说明

1. 本教材于2009年出版了第二版。2012年《民事诉讼法》进行了第二次修改。本次民事诉讼法的修改涉及的面比较广,内容比较多,还增加了不少新诉讼制度,如诚实信用、公益诉讼、小额诉讼、第三人撤销之诉等。为了适应民事诉讼法的这一变化,向读者提供新的民事诉讼法知识,笔者对本教材进行了相应的修订。

2. 本教材所引用的关于民事诉讼法的条文均为修订后的条文。

3. 除了根据修改后的民事诉讼法进行修正和补充之外,还根据笔者多年的教学经验,对教材的体系结构进行了调整。同时,根据民事诉讼法学研究的发展对教材一些理论观点和论述进行了修正和补充。

4. 为了更好地与民事诉讼实践对接,提供进一步分析思考的空间,扩展民事诉讼法的知识,本次修订增设了“问题与思考”和“知识扩展”这两个栏目。

5. 最后要衷心感谢本书编辑为本书所付出的辛勤劳动。真诚地感谢法律出版社对本书出版的大力支持。

作者于清华园
2013年6月16日

本书常用法律文件及缩略语

《中华人民共和国民事诉讼法》	《民事诉讼法》
《中华人民共和国仲裁法》	《仲裁法》
《中华人民共和国人民调解法》	《调解法》
《中华人民共和国民事诉讼法(试行)》	《民事诉讼法(试行)》
《中华人民共和国人民法院组织法》	《法院组织法》
《最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定》	《民事证据规定》
《关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的意见》	《民诉法适用意见》
《最高人民法院关于人民法院民事调解工作若干问题的规定》	《民事调解规定》
《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉执行程序若干问题的解释》	《执行问题解释》
《最高人民法院关于适用简易程序审理民事案件的若干规定》	《关于简易程序的规定》
《最高人民法院关于人民法院执行工作若干问题的规定(试行)》	《执行规定》

录

Contents

第一单元 导论

第一章 民事诉讼概述

- 一、民事纠纷····· (3)
- 二、民事诉讼····· (5)
- 三、民事诉讼的目的····· (8)
 - ▶ 意义·涵义·学说
- 四、民事诉讼与相邻制度的对接····· (12)
 - ▶ 与人民调解制度的对接·与仲裁制度的对接
- 五、民事诉讼法····· (15)
 - ▶ 涵义·性质、作用、地位·种类·判例、指导性案例·效力
- 六、民事诉讼体制····· (20)
 - ▶ 涵义·价值·类型·转型
- 七、民事诉讼法沿革····· (24)
 - ▶ 古代·清末至1949年·新民主主义时期·1949年至改革开放·1991年的制定及至今的修改

第二章 民事诉讼法的基本原则

- 一、民事诉讼法基本原则概述····· (33)
 - ▶ 涵义·功能·体系
- 二、诉讼当事人平等原则····· (36)
 - ▶ 涵义·依据
- 三、辩论原则····· (38)

▶ 《民事诉讼法》中的辩论原则·约束性辩论原则(辩论主义)	
四、处分原则·····	(42)
▶ 涵义·内容·法理依据·与辩论原则的关系	
五、诚实信用原则·····	(45)
▶ 缘起与认识基础·意义·适用情形	

第三章 民事审判的基本制度

一、合议制度·····	(54)
▶ 概念·合议庭构成	
二、回避制度·····	(57)
▶ 概念·主体范围和情形·方式和程序	
三、公开审判制度·····	(59)
▶ 涵义·意义·不公开审理的几种特殊情况	
四、两审终审制度·····	(61)
▶ 多重审级制度的利弊与审级的多元化·两审终审制	

第二单元 民事诉讼中的法院

第四章 法院的职权

一、程序控制权·····	(68)
▶ 诉讼启动控制权·促使程序高效率进行的职权	
二、程序事项裁决权·····	(69)
▶ 实体判决要件审理事项的裁决·其他程序事项的裁决	
三、调查取证权·····	(70)
四、释明权·····	(74)
▶ 涵义·范围·与辩论原则的关系·我国民事诉讼中释明权的运用与当事人举证	
五、事实认定权·····	(79)
六、实体争议裁判权·····	(80)

第五章 民事裁判权的范围

一、民事裁判权范围界定的标准·····	(82)
---------------------	--------

二、民事裁判权范围的政策调整	(83)
三、民事争议与行政争议的界定	(84)
四、民事争议与内部争议的界定	(85)

第六章 管 辖

一、概述	(86)
▶ 概念和意义·确定管辖的因素·管辖恒定·种类	
二、级别管辖	(91)
▶ 涵义·标准·内容	
三、地域管辖	(94)
▶ 概述·一般地域管辖·特殊地域管辖	
四、专属管辖	(100)
五、共同管辖和选择管辖	(101)
六、协议管辖	(102)
七、默认管辖	(102)
▶ 涵义及意义·要件	
八、裁定管辖	(103)
▶ 移送管辖·指定管辖·管辖权的转移	
九、管辖权异议	(106)
▶ 涵义·提起条件·处理程序	

第三单元 当事人及诉讼代理人

第七章 当事人

一、当事人的概念	(113)
二、诉讼权利能力和诉讼行为能力	(114)
▶ 诉讼权利能力·诉讼行为能力	
三、当事人的诉讼权利义务	(115)
▶ 当事人的诉讼权利·当事人的诉讼义务	
四、当事人的诉讼行为	(116)
▶ 涵义·特点·种类·诉讼行为瑕疵的处理	
五、当事人适格	(119)

- ▶ 涵义·判断当事人适格与否的标准
- 六、当事人的变更 (120)
 - ▶ 法定的当事人变更·任意的当事人变更
- 七、原告与被告的确定 (121)
 - ▶ 概念·原告和被告的确定·企业法人下落不明、歇业、被撤销、吊销营业执照等情形的诉讼主体资格问题

第八章 共同诉讼

- 一、共同诉讼概述 (126)
 - ▶ 涵义·发生原因·分类
- 二、必要共同诉讼 (128)
 - ▶ 固有的必要共同诉讼·类似必要共同诉讼·必要共同诉讼人的内部关系
- 三、普通共同诉讼 (134)
 - ▶ 概念和特征·适用条件·普通共同诉讼人的内部关系·证券市场虚假陈述案件诉讼的共同诉讼适用
- 四、诉讼代表人制度 (136)
 - ▶ 概述·诉讼代表人·代表人诉讼的种类·关于人数不确定的代表人诉讼的特殊程序·人数不确定的代表人诉讼裁判的效力·不宜适用诉讼代表人的情形

第九章 第三人

- 一、有独立请求权的第三人 (142)
 - ▶ 概念、诉讼地位·制度设立的目的·参加诉讼的条件
- 二、无独立请求权的第三人 (145)
 - ▶ 两种类型·辅助型无独立请求权第三人·被告型无独立请求权第三人

第十章 诉讼代理人及代表人

- 一、诉讼代理人概述 (153)
 - ▶ 概念·特点·种类·诉讼代理与民事代理的异同·民事诉讼代理制度的作用

二、法定诉讼代理人	(155)
▶ 概念·诉讼地位·法定诉讼代理权的取得和消灭	
三、委托诉讼代理人	(156)
▶ 概念和特点·范围·权限·委托诉讼代理人取得和消灭	
四、法定代表人与法人代表	(160)

第四单元 诉权与诉

第十一章 诉 权

一、诉权的涵义	(163)
二、诉权的学说	(164)
▶ 双重诉权说·私法诉权说·公法诉权说·诉权否定说	

第十二章 诉

一、诉的概念	(169)
二、诉的种类	(170)
▶ 确认之诉·给付之诉·形成之诉	
三、诉的利益	(173)
▶ 涵义·权利保护的资格·权利保护的利益	
四、诉讼标的	(175)
▶ 涵义·在民事诉讼实务中的地位·识别(传统诉讼标的理论·新诉讼标的理论·诉讼标的的识别的具体适用)	
五、诉的变动	(181)
▶ 诉的合并·诉的变更·诉的追加	

第五单元 民事诉讼中的证据与证明

第十三章 民事诉讼中的证据

一、证据概述	(187)
▶ 概念·民事诉讼中证据的合法性·证据能力·证据的证明力·关于非法证据的排除与采信	
二、民事证据的种类	(191)

▶ 2012年《民事诉讼法》修改对证据种类规定的调整·书证· 视听资料·电子数据·证人证言·鉴定意见·物证·勘验 笔录·当事人陈述	
三、本证与反证·····	(203)
四、证据保全·····	(204)
▶ 概念和意义·条件·程序·方法	
五、人民法院调查收集证据·····	(206)
▶ 法院主动调查收集证据·根据当事人申请调查收集证据	

第十四章 民事诉讼中的证明

一、证明对象·····	(208)
▶ 概述·范围·无需证明的事实	
二、证明与疏明·····	(212)
▶ 证明·疏明	
三、证明责任·····	(213)
▶ 概述·理解证明责任应注意的问题	
四、证明责任的分配·····	(218)
▶ 涵义·原则·证明责任的倒置	
五、证明标准·····	(222)
▶ 概述·民事诉讼的证明标准	
六、举证时限与证据交换·····	(224)
▶ 举证时限·证据交换	
七、质证·····	(236)
▶ 概念·主体·客体·程序·应当注意的几个问题	
八、认证·····	(238)
▶ 概念·基本要求·方法·应当注意的几个问题	
九、证明妨害的对策·····	(239)
▶ 涵义与背景·适用强制措施·法院调查取证·推定主张成 立·证明责任倒置·降低证明标准·拟制自认	

第六单元 诉讼保障机制

第十五章 期间与送达

- 一、期间 (249)
 - ▶ 概念·种类·计算·耽误
- 二、送达 (252)
 - ▶ 概念和意义·方式·效力和送达回证

第十六章 保全

- 一、财产保全 (258)
 - ▶ 概念和种类·范围和措施·程序·解除·错误的赔偿
- 二、行为保全 (262)
 - ▶ 概念·目的·实施

第十七章 先予执行

- 一、先予执行的概念、适用范围和条件 (265)
 - ▶ 概念·适用范围·适用条件
- 二、先予执行的程序及执行错误的补救 (266)
 - ▶ 程序·执行错误的补救

第十八章 对妨害民事诉讼的强制措施

- 一、对妨害民事诉讼的强制措施概述 (268)
- 二、妨害民事诉讼行为的构成和种类 (269)
 - ▶ 构成·种类
- 三、强制措施的种类及其适用 (271)
 - ▶ 拘传·训诫·责令退出法庭·罚款·拘留
- 四、强制措施的裁量原则 (274)

第十九章 诉讼费用

- 一、诉讼费用概述 (275)
 - ▶ 涵义·意义

二、诉讼费用的种类及收费标准	(276)
▶ 案件受理费及收费标准·申请费及收费标准	
三、诉讼费用的负担	(279)
四、对诉讼费用决定的异议及处理	(280)
五、司法救助与诉讼费用的免、减、缓	(280)

第七单元 诉讼程序

第二十章 普通程序

一、起诉和受理	(284)
▶ 起诉·起诉的方式和起诉状的内容·起诉的法律效果·受理	
二、开庭审理前的准备工作	(292)
三、开庭审理	(294)
▶ 概念·主要程序·法庭笔录·应当注意的几个问题	
四、延期审理	(296)
五、审结期限	(297)
六、法院调解	(298)
▶ 概述·原则·实施·调解协议及其效力	
七、撤诉	(305)
▶ 涵义·条件·法律效果·按撤诉处理的几种情形	
八、缺席判决	(307)
九、反诉	(308)
▶ 概念和性质·要件·程序	
十、诉讼上的抵消	(311)
十一、诉讼中止和诉讼终结	(312)
▶ 诉讼中止·诉讼终结	

第二十一章 简易程序

一、简易程序的概念和意义	(316)
▶ 概念·意义	
二、简易程序的适用范围	(317)
▶ 适用法院·适用条件	

- 三、简易程序的主要内容 (318)
 - ▶ 起诉和答辩·审理前的准备·开庭审理·宣判
- 四、小额案件诉讼的特别规定 (322)
 - ▶ 意义·标的额确定的标准·小额案件的审理与民事诉讼法关于简易程序规定的适用·类型规范问题·程序救济

第二十二章 公益诉讼程序

- 一、公益诉讼的涵义及性质 (327)
- 二、公益诉讼的范围 (328)
- 三、提起公益诉讼的主体 (328)
- 四、公益诉讼与诉讼请求的类型 (329)
- 五、公益诉讼与处分原则适用的限制 (330)

第二十三章 第二审程序

- 一、第二审程序概述 (331)
 - ▶ 概念·意义·关于第二审程序的性质
- 二、上诉的提起和撤回 (333)
 - ▶ 提起·撤回
- 三、上诉案件的审理 (335)
 - ▶ 审理前的准备工作·审理范围·审理方式·上诉案件的调解
- 四、上诉案件的裁判 (337)
 - ▶ 对不服一审判决上诉的处理·对不服第一审裁定上诉的处理·第二审裁判的法律效力

第二十四章 再审程序

- 一、再审程序与审判监督程序概述 (344)
 - ▶ 涵义·理解审判监督程序应注意的几个问题·2007年、2012年《民事诉讼法》两次修改对再审程序的调整
- 二、再审的启动 (347)
 - ▶ 法院决定再审·当事人申请再审·检察院抗诉与建议再审
- 三、再审事由 (354)
 - ▶ 涵义及意义·内容·如何理解第200条第10项的规定

四、再审事由的审查程序 (356)
五、本案再次审理的程序 (357)

第二十五章 第三人撤销之诉

一、第三人撤销之诉的目的和意义 (362)
二、第三人撤销之诉的性质与特征 (364)
三、第三人撤销之诉的适格当事人 (366)
 ▶ 原告·被告
四、第三人撤销之诉的客体 (369)
五、第三人撤销之诉提起的程序及裁判 (372)
 ▶ 期限和管辖法院·审查和受理·裁判

第二十六章 涉外民事诉讼程序

一、涉外民事诉讼程序概述 (376)
 ▶ 涉外民事诉讼·涉外民事诉讼程序·立法体例和渊源形式
二、涉外民事诉讼的一般原则 (378)
 ▶ 适用我国民事诉讼法原则·同等对等原则·适用我国缔结或者参加的国际条约原则·司法豁免原则·使用我国通用的语言文字原则·委托中国律师代理诉讼原则
三、涉外民事诉讼的管辖 (381)
 ▶ 确定原则·一般规定·特殊规定
四、涉外民事诉讼的期间和送达 (384)
 ▶ 期间·送达
五、司法协助 (385)
 ▶ 概述·一般司法协助·特殊司法协助

第八单元 裁 判

第二十七章 判 决

一、判决的种类 (391)
 ▶ 给付判决、确认判决和形成判决·对席判决和缺席判决·原判决和补充判决·诉讼判决和非讼判决·全部判决和部分