

原告 被告须知

——怎样打赢官司

林荫茂 王勇亮等 · 撰

YUANGAO

BEIGAO

XUZH

ZENYANG DAYING GUANSI



SHANGHAI RENMIN CHUBANSHE

上海人民出版社

原告 被告须知

——怎样打赢官司

林荫茂 王勇亮等 · 撰

YUANGAO

BEIGAO

XUZHI

ZENYANG DAYING GUANSI

SHANGHAI RENMIN CHUBANSHE
上海人民出版社

责任编辑 曹培雷
封面装帧 甘晓培

原告 被告须知

——怎样打赢官司

林荫茂 王勇亮 等撰

上海人民出版社出版、发行

(上海绍兴路 54 号 邮政编码 200020)

新华书店上海发行所经销 上海颀辉印刷厂印刷

开本 850×1156 1/32 印张 17.25 字数 373,000

1997 年 1 月第 1 版 1999 年 3 月第 4 次印刷

印数 30,001 - 35,000

ISBN7-208-02469-3/D·448

定价 24.50 元

顾 问 顾肖荣

撰稿人姓名 (按姓氏笔画)

王勇亮 叶彬琪 朱 妙 张正国

张冠群 吴金水 陈企中 林松根

林荫茂 胡南路 柯葛壮 徐澜波

前 言

编写本书的目的,是为了告诉人们如何上法院打官司。

文明社会,需要法制的保障。市场经济的发展,使社会变得繁荣起来。伴随着繁荣,在经济、文化、生活等诸多领域,人与人之间、单位与单位之间,涉及到的法律事务日益增多。因此,依法制约人们的行为,保障公民、法人的权益,成了当今社会中人们的迫切需求,上法院打官司成了生活中司空见惯的事实。然而,如何打官司,如何充当原告和被告,对很多人来说,是很陌生的;至于在法庭上如何为自己辩护,打赢官司,很多人更是所知甚少。《原告、被告须知——怎样打赢官司》将帮助每一个权益受到损害的公民或法人大胆地走上法庭,依法维护自己的权益。它是每个家庭、每个单位必备的工具书。

对公民和法人来说,完整的原告和被告,只存在于民事诉讼中;行政诉讼中,公民和法人只能当原告,被告是国家行政机关;刑事诉讼中,除自诉案件外,公民和法人只能当被告,原告是国家检察机关。本书以民事诉讼为主进行编写,兼顾了行政诉讼和刑事诉讼。考虑到民事诉讼、行政诉讼、刑事诉讼这三大诉讼尽管性质不同,但在某些原则和程序上有一定相同之处,特别是民事诉讼和行政诉讼,相同之处更多,因此,凡民事诉讼法与行

政诉讼法有不同规定的,文中均标明了行政诉讼法的有关规定;未标明的,表示两者是相同的。刑事诉讼,则在本书最后单独介绍,以适应刑事诉讼当事人的需要。

为了使读者掌握诉讼知识,本书以简明、实用、便于操作为原则;在编写时,力求从原告、被告的角度出发来提出问题;从原告、被告的诉讼利益出发来设计应对方法。

全书分为上编和下编两部分。上编介绍作为原告、被告应掌握的诉讼基本知识,大致依据公民或法人进行诉讼的程序先后进行编排,基本上是一个步骤一章。在同一步骤中,如果原告和被告双方都有,则以先原告后被告的原则编排。下编选取了司法实践中常见的几种多发案的类型,每类为一章,着重写当事人在这类案件的诉讼中应特别注意的诉讼方法、步骤和技巧。读者在阅读这部分内容时,要注意结合上编部分的有关内容。由于篇幅有限,不可能将所有类型的案件都一一列出,但读者可以从中触类旁通。

本书作者大多来自法院系统和律师界,有一定经验,因此也可以说,本书是诉讼实践经验的总结。它的出版定能为原、被告提供诉讼上的帮助。

本书的出版应特别感谢上海人民出版社曹培雷的指导与帮助。她对全书的立意、构思、编排、写作、修改、统稿花费了大量精力。

书中不当之处,恳请读者指正。

作 者

1996.8

目 录

上 编

1 诉前宜慎重	3
1.1 解决纠纷的各种途径	3
1.2 权衡诉讼得失	6
2 制定起诉方案	12
2.1 确定诉讼请求	12
2.2 注意原告资格与身份	16
2.3 选准被告	17
2.4 诉讼中的第三人	20
2.5 如何进行共同诉讼	21
2.6 如何进行群体诉讼	24
3 选择受理法院	28
3.1 人民法院之间受理民事案件的分工	28
3.2 人民法院之间受理行政案件的分工	38
4 拟写诉讼文书	40
4.1 原告方诉讼文书	40
4.2 被告方诉讼文书	54
5 上法院交诉状	63

5.1	递交诉状力争法院受理·····	63
5.2	准备多少诉讼费用·····	69
5.3	递交答辩状·····	76
6	委托诉讼代理人·····	78
6.1	如何选择诉讼代理人·····	78
6.2	好律师的衡量标准·····	84
6.3	办理聘请律师的手续·····	87
6.4	律师收费标准·····	91
6.5	诉讼代理人(律师)的权利和义务·····	97
7	应诉还是诉前和解·····	100
7.1	细读诉状·····	100
7.2	客观分析纠纷原因与结果·····	102
7.3	提出管辖异议·····	102
7.4	是否和解与如何答辩·····	104
8	制定庭审对策·····	107
8.1	充分预测对方思路·····	107
8.2	客观分析双方的优劣势情况,制定具体 诉讼方案·····	113
8.3	拟写初步辩论提纲·····	121
9	准备诉讼材料·····	124
9.1	熟悉诉讼程序·····	124
9.2	掌握法律依据·····	134
9.3	了解法庭规则·····	137
9.4	收集各种证据·····	139
10	参加庭审·····	152
10.1	回答法庭询问·····	153

10.2	证据的出示和认证·····	156
10.3	各种证据的质证方法·····	158
10.4	增加、放弃诉讼请求,反诉·····	165
10.5	第三人行使诉权·····	169
11	轮回辩论·····	173
11.1	主体之辩·····	175
11.2	客体之辩·····	180
11.3	事实之辩·····	183
11.4	证据之辩·····	188
11.5	法律之辩·····	189
11.6	性质之辩·····	190
11.7	最后陈述·····	191
12	调解·····	192
12.1	调解与判决的区别·····	192
12.2	调解与判决方式的选择·····	193
12.3	调解技巧·····	195
12.4	调解的一般规定·····	197
13	几种特殊情况的处理·····	203
13.1	当事人一方不到庭·····	203
13.2	法院劝说原告撤诉·····	204
13.3	突然发现新的回避理由·····	205
13.4	证据准备不足或证人变卦·····	206
13.5	一方当事人死亡或终止·····	207
13.6	超出法定期限迟迟不开庭、不判决·····	208
13.7	和解撤诉又撕毁和解协议·····	209
13.8	当事人被采取强制措施·····	210

14	处理好各种关系	212
14.1	当事人与法官关系.....	212
14.2	当事人与律师关系.....	216
14.3	当事人之间的关系.....	222
15	如何进入第二审和审判监督程序	224
15.1	如何分析判决书与裁定书.....	224
15.2	上诉与否的选择.....	227
15.3	如何上诉.....	230
15.4	第二审程序.....	231
15.5	审判监督程序.....	233
16	特别程序	237
16.1	选民资格案件.....	238
16.2	宣告公民失踪、宣告公民死亡案件	239
16.3	认定公民无民事行为能力、限制民事行 为能力案件.....	241
16.4	认定财产无主案件.....	243
17	如何催促债务人还债——支付令程序	246
17.1	向哪个法院申请支付令.....	247
17.2	支付令的申请.....	248
17.3	支付令申请的受理、审查和发出支付令	250
17.4	债权人撤回申请和债务人提出异议.....	251
17.5	支付令生效与督促程序终结.....	252
18	票据灭失了怎么办——公示催告程序	253
18.1	公示催告程序的适用范围.....	254
18.2	公示催告程序的申请.....	255
18.3	受理、通知止付与公告	256

18.4	申报权利	259
18.5	除权判决	260
19	如何申请企业法人破产还债——企业法人破产还债程序	262
19.1	申请企业破产还债程序的条件	263
19.2	法院职责	266
19.3	清算组工作	271
19.4	债权人会议	273
19.5	债权人与债务人的权利义务	278
19.6	破产还债程序中的几个主要问题	279
20	裁判不能兑现怎么办	284
20.1	兑现裁判的执行程序	284
20.2	执行担保与执行和解	289
20.3	执行中止和执行终止	291
20.4	执行第三人	292
20.5	执行回转	294
20.6	执行中如何维护自身权益	295
21	涉外民事诉讼	299
21.1	有仲裁约定不得起诉	299
21.2	涉外案件由哪个法院受理	301
21.3	国外一方当事人怎样办理聘请诉讼代理人手续	304
21.4	涉外案件法律文书的送达	307
21.5	涉外案件的诉讼期限	309
21.6	涉外诉讼中的取证	310
21.7	涉外案件的庭审依据	311

21.8	涉外案件的执行	314
------	---------	-----

下 编

22	离婚纠纷诉讼	321
22.1	起诉条件的限制	321
22.2	巧定诉讼请求备足有关证据	323
22.3	离婚诉状送交哪个法院	325
22.4	涉外离婚诉讼要点	326
22.5	离婚诉讼辩论难点	330
23	抚养、赡养纠纷的诉讼	338
23.1	原告及其诉讼代理人起诉时应注意的问题	339
23.2	被告如何拟写答辩状	344
23.3	开庭审理中原、被告应注意的问题	346
24	遗产继承纠纷的诉讼	350
24.1	起诉前要自酌和咨询	350
24.2	决定诉讼以后应做的工作	351
24.3	被告如何制定应诉对策	355
24.4	如何制定庭审对策	358
24.5	参加开庭审理	361
25	房产案件的诉讼	363
25.1	哪些房产案件可以向人民法院起诉	364
25.2	当事人应向人民法院提供哪些证据	366
25.3	房屋租赁案件诉讼中应注意的问题	368
25.4	房屋买卖案件诉讼中应注意的问题	373
25.5	房屋抵押案件诉讼中应注意的问题	377

26	消费者权益纠纷的诉讼	381
26.1	起诉前应注意的问题	382
26.2	决定起诉后应注意的问题	384
26.3	向法院递交起诉状	387
26.4	答辩和庭审前的准备	388
26.5	开庭审理中应注意的问题	391
27	名誉权纠纷的诉讼	397
27.1	什么样的行为是侵害他人名誉权的行为	397
27.2	名誉权纠纷诉讼中应注意的几个方面	400
28	著作权纠纷的诉讼	407
28.1	解决著作权纠纷的几种途径	407
28.2	提出合理诉讼请求,及时提供诉讼证据	409
28.3	开庭审理时的举证、质证和辩论	410
29	专利权纠纷的诉讼	416
29.1	保护专利权利的途径	416
29.2	专利纠纷案件应向哪个法院起诉? 如何 确定被告	417
29.3	开庭审理时的举证、辩论要点	420
30	劳动争议的诉讼	425
30.1	诉前应注意的问题	425
30.2	诉讼中应把握的重点	432
30.3	劳动争议诉讼败诉的原因分析	435
31	证券买卖纠纷的诉讼	437
31.1	证券买卖中的合伙纠纷诉讼技巧	438
31.2	证券买卖中的委托代理纠纷诉讼技巧	440
31.3	证券买卖中的侵权损害纠纷诉讼技巧	443

31.4	证券买卖中的信用交易纠纷诉讼技巧·····	446
31.5	证券买卖中的不当得利纠纷诉讼技巧·····	448
32	期货交易纠纷的诉讼·····	450
32.1	怎样进行期货交易纠纷诉讼的准备工作···	450
32.2	期货交易纠纷诉讼的法院管辖·····	452
32.3	证据的收集和提供·····	454
32.4	期货交易纠纷诉讼的要点·····	457
32.5	诉讼中怎样适用法律·····	463
33	购销合同纠纷的诉讼·····	466
33.1	发生纠纷力争向当地法院起诉·····	466
33.2	如何诉辩合同效力·····	468
33.3	怎样诉辩违约责任和赔偿损失·····	476
34	技术合同纠纷的诉讼·····	481
34.1	起诉前应注意的问题·····	481
34.2	拟写起诉状要注意的问题·····	483
34.3	起诉时应注意的问题·····	488
34.4	被告答辩的思路和方法·····	489
34.5	庭审中应注意的问题·····	491
35	联营合同纠纷的诉讼·····	494
35.1	向哪个法院提起诉讼·····	494
35.2	起诉前应搞清的几个问题·····	495
35.3	怎样提出恰当的诉讼请求·····	502
35.4	如何进行联营合同期内一方要求退出 联营的诉讼·····	504
36	刑事诉讼程序与当事人诉讼要点·····	510
36.1	立案阶段·····	511

36.2	侦查阶段·····	512
36.3	提起公诉阶段·····	517
36.4	第一审诉讼程序·····	518
36.5	第二审诉讼程序·····	522
36.6	犯罪嫌疑人、刑事被告人何时聘请律师 ···	526
36.7	受刑事强制措施后的犯罪嫌疑人、被告 人的权利和义务·····	528
36.8	刑事诉讼的期限规定·····	531

上 编
