

诉讼必读

孙子庆 主编

★ 诉讼常识

让您正确进入诉讼程序

★ 格式文本

教您规范撰写诉讼文书

★ 司法解释

帮您准确理解法律规范



吉林大学出版社

诉 讼 必 读

主 编 孙子庆
副主编 姚黎辉

吉林大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

诉讼必读/孙子庆主编. —长春:吉林大学出版社,
2007.7

ISBN 978-7-5601-3643-1

I. 诉… II. 孙… III. 诉讼法—基本知识—中国 IV.
D925

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 097666 号

书 名:诉讼必读

作 者:孙子庆 主编

责任编辑、责任校对:张显吉

吉林大学出版社出版、发行

开本:880×1230 毫米 1/32

印张:17.75 字数:438 千字

ISBN 978-7-5601-3643-1

封面设计:水木时代(北京)图书中心

北京广达印刷有限公司 印刷

2007 年 7 月 第 1 版

2007 年 7 月 第 1 次印刷

定价:29.80 元

版权所有 翻印必究

社址:长春市明德路 421 号 邮编:130021

发行部电话:0431-88499826

网址: <http://www.jlu.edu.cn>

E-mail: jlup@mail.jlu.edu.cn

作者简介



孙子庆，

男，1962年
10月生，河南
省通许县人。

1984年7月毕业

于中国政法大

学法律系，获法学学士学位；同年被分配至郑州铁路运输中级法院工作，历任书记员、审判员、庭长、副院长等职。2001年毕业于中南财经政法大学法学院，获法律硕士学位。现任郑州铁路运输法院党组书记、院长。高级法官。合著有《中华人民共和国合同法理论与实务》、《中国少年刑事司法与审判实务》、《少年刑事审判的理论与实践》等书；在《人民法院报》、《人民司法》、《中国审判》、《公民与法》等媒体发表论文数篇。



姚黎辉，

男，生于
1968年9月，
大学文化，中
共党员，郑州
铁路运输法院

审判委员会委员、立案庭庭长。二级法官。长期从事民商事审判工作，并勤于钻研，合著有《实用法律知识问答》、《以案说法》、《诉讼指南》等书。在《法制日报》、《人民法院报》、《人民法院案例选》、《公民与法》等报刊发表各类文章400余篇，并多次获奖。

前 言

随着“依法治国,建设社会主义法治国家”这一宪法观念逐步深入人心,人们的法治意识不断增强,已经越来越习惯于在遇到各种矛盾和纠纷时运用法律武器维护自己的合法权益。然而,由于法律法规种类繁多,内容十分庞杂,人们在具体运用时又感到无所适从,难以下手。比如,如何起诉、应诉?向哪一级、哪一家法院起诉?如何写起诉状、答辩状、上诉状、申诉状?如何搜集证据?如何举证、质证?如何上诉?如何申请强制执行?等等。为此,我们编写了这本《诉讼必读》。本书依据我国民法通则、刑法、民事诉讼法、刑事诉讼法、行政诉讼法、合同法等有关法律以及最高人民法院相关司法解释,主要采取问答的形式,尽量运用通俗易懂的语言,对人们经常遇到的各种法律方面的问题进行了深入浅出的阐释;对一些常用的规范化诉讼文书格式予以辑录;同时,还对一些大家不便查找的最高人民法院的相关司法解释予以摘要辑录。我们不求面面俱到,但特别注意选入实践中常见的法律问题,体现了本书实用性的特点。相信本书的出版对广大公民、法人更好地运用法律武器维护自己的合法权益能够有所帮助。当然,由于我们的能力和水平有限,加之收集的时间紧,所选择的问题不一定完全合适,分析与解答也难免有遗漏和不当之处,敬请广大读者批评指正。

编 者

2007年3月

目 录

上编 诉讼常识

第一章 民事部分	(1)
1. 什么是起诉? 什么是诉讼? 怎样区分民事诉讼、刑事 诉讼、刑事自诉、行政诉讼?	(1)
2. 什么是诉讼标的?	(2)
3. 什么是给付之诉? 其特征是什么?	(3)
4. 什么是变更之诉? 其特征是什么?	(3)
5. 什么是确认之诉? 其特征是什么?	(4)
6. 具备什么条件才可打民事官司?	(4)
7. 民事官司的受案范围是什么?	(5)
8. 什么是民事诉讼?	(7)
9. 公民提起民事诉讼,一般应到何地法院提起?	(8)
10. 什么是管辖?	(8)
11. 什么是普通地域管辖?	(9)
12. 什么是特殊地域管辖?	(11)
13. 什么是级别管辖?	(12)
14. 什么是协议管辖?	(14)
15. 什么是共同管辖与选择管辖?	(15)
16. 什么是指定管辖?	(15)
17. 什么是专属管辖?	(17)
18. 什么是管辖权转移?	(17)
19. 什么是移送管辖?	(18)
20. 什么是管辖权异议?	(19)
21. 原告应如何起诉?	(21)

22. 被告如何应诉和答辩?	(22)
23. 打官司诉讼时效如何计算?	(22)
24. 买了质量不合格的产品,一年后再起诉,法院受理吗?	(23)
25. 当被告应注意哪些问题?	(24)
26. 民事诉讼当事人享有哪些诉讼权利?	(25)
27. 诉讼费包括哪些?	(26)
28. 诉讼费用应由谁负担?	(26)
29. 当事人申请缓、减、免交诉讼费,应向法院提供哪些 材料?	(27)
30. 当事人可能承担的常见民事诉讼风险有哪些?	(27)
31. 什么人可作为民事诉讼的法定代理人?	(30)
32. 监护人的职责是什么?	(31)
33. 哪些人可以作为监护人?	(31)
34. 如何委托诉讼代理人?	(32)
35. 什么是有独立请求权的第三人?	(33)
36. 成为有独立请求权的第三人必须具备什么条件?	(33)
37. 什么是无独立请求权的第三人?	(34)
38. 有多名原告时,如何打官司?	(34)
39. 驳回起诉与驳回诉讼请求有什么区别?	(35)
40. 什么是反诉? 反诉必须具备什么条件?	(36)
41. 如何提起反诉? 反诉怎样审理?	(37)
42. 打官司应具备哪些证据常识?	(37)
43. 如何承担举证责任?	(39)
44. 如何提交证据?	(40)
45. 当事人在侵权诉讼中如何分担举证责任?	(41)
46. 什么人可以作证人?	(41)
47. 复印件能否作为证据?	(42)
48. 在诉讼过程中,当事人可以提出新的证据吗?	(43)
49. 哪些情况无须举证?	(43)
50. 法院会主动调查取证吗?	(44)

51. 什么叫证据保全?	(44)
52. 什么是财产保全? 适用范围和措施是什么?	(44)
53. 财产保全申请人申请错误应承担哪些不利后果?	(45)
54. 申请诉前财产保全应具备哪些条件?	(45)
55. 当事人提供了担保后,法院是否应该解除保全措施?	(46)
56. 对财产保全裁定不服怎么办?	(47)
57. 什么是先予执行? 先予执行必须具备什么条件?	(47)
58. 刚受理的追索赡养费、抚养费、抚育费和医疗费用等 案件的当事人能否申请先予执行?	(48)
59. 如何为先予执行提供担保?	(48)
60. 先予执行后申请人可否撤诉?	(49)
61. 什么是简易程序?	(50)
62. 什么是普通程序?	(50)
63. 什么是期间?	(50)
64. 期间的种类是有哪些?	(51)
65. 什么是期日?	(52)
66. 时效的意义是什么?	(52)
67. 什么是送达?	(53)
68. 送达有哪些方式?	(53)
69. 送达的效力是什么?	(56)
70. 什么是诉讼中止?	(56)
71. 什么是诉讼终结?	(57)
72. 法院办案的时间限制是如何规定的?	(58)
73. 哪些民事案件当事人必须到庭?	(59)
74. 哪些情况下可要求审判人员回避?	(60)
75. 被告、原告拒不到庭的法律后果是什么?	(61)
76. 什么是法院调解?	(62)
77. 法院调解的原则是什么?	(63)
78. 法院调解的程序是什么?	(66)
79. 调解书的效力是什么?	(68)
80. 哪些案件调解结案可不制作调解书?	(69)

81. 什么是民事裁定?	(69)
82. 民事裁定的适用范围是什么?	(70)
83. 民事裁定的效力是什么?	(71)
84. 什么是妨害民事诉讼行为?	(72)
85. 什么是对妨害民事诉讼的强制措施?	(72)
86. 什么是拘传?	(73)
87. 什么是司法拘留?	(74)
88. 什么是训诫?	(74)
89. 什么是责令退出法庭?	(75)
90. 什么是民事决定?	(75)
91. 民事决定的法律效力是什么?	(75)
92. 民事决定的适用范围是什么?	(75)
93. 什么是缺席判决?	(76)
94. 什么是民事判决?	(77)
95. 民事判决的效力是什么?	(77)
96. 上诉人应如何上诉?	(78)
97. 什么是审判监督程序?	(79)
98. 提起审判监督程序应具备的条件是什么?	(80)
99. 再审应该适用哪种程序?	(80)
100. 再审案件合议庭的组成有何规定?	(82)
101. 当事人申请再审的条件有哪些?	(82)
102. 申请再审被驳回后,当事人是否还可以再次申请再审?	(83)
103. 申请再审,法律上有何限制?	(83)
104. 除当事人申请再审可以引起再审外,其他引起再审的 途径还有吗?	(84)
105. 人民法院提起再审的方式有哪些?	(84)
106. 人民检察院提起再审的条件是什么?	(85)
107. 民事抗诉案件要向当事人收费吗?	(86)
108. 法院审查申请期间是否中止已经生效的判决、裁定和 调解的执行?	(87)

109. 法院审理再审案件也有期限吗?	(87)
110. 什么是特别程序?	(87)
111. 什么是宣告公民失踪案件?	(88)
112. 什么是宣告公民死亡案件?	(90)
113. 什么是选民资格案件?	(93)
114. 什么是认定财产无主案件?	(94)
115. 什么是认定公民民事行为能力案件?	(95)
116. 什么是督促程序?	(97)
117. 如何申请支付令?	(98)
118. 如何对支付令申请进行审查受理?	(100)
119. 支付令是怎样发出的?	(101)
120. 支付令的效力是什么?	(101)
121. 什么是支付令的异议?	(102)
122. 什么是公示催告程序?	(103)
123. 公示催告程序适用的范围和条件是什么?	(103)
124. 什么是除权判决的效力?	(104)
125. 什么是除权判决的撤销?	(105)
126. 什么是企业法人破产还债程序?	(105)
127. 企业法人破产还债程序的适用范围是什么?	(105)
128. 什么是破产界限?	(106)
129. 什么是破产申请?	(107)
130. 破产案件的审查和受理是怎样进行的?	(108)
131. 什么是破产债权?	(109)
132. 什么是债权人会议?	(109)
133. 什么是破产财产?	(110)
134. 什么是破产宣告?	(111)
135. 什么是清算组织?	(111)
136. 什么是破产程序中的和解与整顿?	(112)
137. 什么是破产程序的终结?	(113)
138. 民事诉讼执行的特征是什么?	(113)
139. 申请执行的期限是多长?	(114)

-
140. 允许申请执行的法律文书有哪些? (115)
141. 申请人应向哪个人民法院申请强制执行? (116)
142. 当事人向法院申请执行应符合哪些条件? 提交哪些
文件和证据? (116)
143. 什么是被执行主体的变更和追加? (116)
144. 被执行人作为法人已被工商部门注销或其营业执照
被吊销的,如何执行? (118)
145. 案外人如何对执行提出异议? (119)
146. 能否向法院申请直接强制执行债务人的到期债权? (119)
147. 什么情形下不予执行? (120)
148. 什么是执行承担? (123)
149. 什么是执行担保? (124)
150. 执行的措施有哪些? (125)
151. 什么是执行和解? (128)
152. 什么是执行回转? (130)
153. 什么是执行中止? (130)
154. 什么是执行终结? (132)
155. 什么是要约? 要约应具备哪些条件? (134)
156. 什么是要约邀请? (135)
157. 什么是要约撤回? (135)
158. 什么情形下要约失效? (135)
159. 什么是承诺? (136)
160. 合同具有哪些法律特征? (136)
161. 合同可以哪些形式存在? (137)
162. 合同什么时候成立? (139)
163. 在什么情况下,一方有权请求人民法院或者仲裁机构
变更或者撤销合同? (139)
164. 合同一般包括哪些条款? (140)
165. 合同的种类有哪些? (140)
166. 什么是格式条款? (142)
167. 格式条款的法律特征是什么? (142)

168. 公民应怎样订立合同?	(143)
169. 什么是先履行抗辩权?	(143)
170. 什么是同时履行抗辩权?	(144)
171. 什么是保证? 哪些单位不能担任保证人?	(144)
172. 企业法人的分支机构、职能部门能否作为保证人?	(144)
173. 什么是最高额保证?	(145)
174. 一般保证与连带保证有何不同?	(145)
175. 保证合同应当包括哪些内容?	(145)
176. 如何适用保证期间?	(146)
177. 对于保证期间债权债务转让有何规定?	(146)
178. 保证责任及其范围是什么?	(146)
179. 如何理解共同保证及责任承担?	(147)
180. 连带责任保证及其相关规定有哪些?	(147)
181. 什么是抵押权?	(148)
182. 哪些财产不能抵押?	(148)
183. 必须办理登记的抵押财产与登记机关有哪些?	(148)
184. 抵押权优先受偿顺序是如何规定的?	(149)
185. 什么是质权?	(150)
186. 留置担保的范围是什么?	(150)
187. 留置权的设置及必须具备的条件是什么?	(150)
188. 留置权的实现方式有哪些?	(150)
189. 留置权适用哪些范围?	(151)
190. 留置物的留置期限及超过期限的处理是如何规定的?	(151)
191. 什么是担保? 什么是反担保?	(152)
192. 定金的最高限额是怎样规定的?	(153)
193. 定金与预付款的区别是什么?	(153)
194. 夫妻一方或者双方死亡后 1 年内, 生存一方或者利害 关系人能否申请宣告婚姻无效?	(154)
195. 双方均在外地, 离婚应如何起诉?	(154)
196. 离婚后可否再要求前配偶赔偿?	(154)

197. 夫妻因闹离婚起诉到法院,法院调解和好,不久又以同样理由起诉到法院要求离婚,法院是否受理?	(155)
198. 军婚诉讼应由哪个法院管辖?	(155)
199. 对提起离婚诉讼的人有哪些要求?	(156)
200. 什么是无效婚姻和可撤销婚姻?	(157)
201. 怎样理解《婚姻法》中的无效婚姻和可撤销婚姻?	(157)
202. 对家庭暴力的救济措施有哪些?	(158)
203. 夫妻感情确已破裂的几种情形有哪些?	(158)
204. 禁止结婚的疾病有哪些?	(159)
205. 离婚案件的当事人是否必须出庭?	(159)
206. 登记离婚的条件和程序是什么?	(160)
207. 离婚登记时,遇到结婚证丢失怎么办?	(161)
208. 离婚后,孩子由谁抚育?	(161)
209. 离婚后的父母子女关系是怎样的?	(162)
210. 离婚后,夫妻财产和债权债务关系如何处理?	(162)
211. 法律对离婚后夫妻对子女的探望权有何规定?	(163)
212. 离婚后,子女抚养费如何解决?	(163)
213. 离婚时,夫妻共同产权房屋如何处理?	(164)
214. 离婚时,所有权权属待定房屋如何处理?	(164)
215. 离婚时,是否要帮助生活困难一方?	(165)
216. 离婚诉讼原告担负哪些举证责任?	(165)
217. 签订离婚协议书应注意哪些问题?	(166)
218. 配偶下落不明,能否提起离婚诉讼?	(166)
219. 确认婚姻无效后,可否再上诉?	(167)
220. 什么是夫妻个人财产?	(168)
221. 哪些属于一方专用的生活用品?	(168)
222. 什么是夫妻共同财产?	(169)
223. 实名制存款是否属夫妻共同财产?	(170)
224. 一方因身体伤害获得补偿的财产是否属共同财产?	(170)
225. 夫妻共同债务的范围有哪些?	(171)

226. 什么是夫妻财产的约定?	(171)
227. 离婚时,对一方隐藏、转移、变卖、毁损夫妻共同财产 行为如何处理?	(172)
228. 夫妻离婚,两周岁以上的子女随父或母生活的规定 有哪些?	(172)
229. 夫妻一方有婚外情,另一方是否可以在离婚时要求 对方和第三者赔偿?	(173)
230. 什么是“夫妻应当互相忠实”?	(173)
231. 婚姻损害赔偿有哪些规定?	(174)
232. 婚约有法律效力吗? 怎样解除婚约?	(174)
233. 未进行结婚登记,如何办理离婚手续?	(174)
234. 限制男方不得提出离婚的规定是什么?	(175)
235. 婚生子女与非婚生子女的法律地位相同吗?	(176)
236. 婚姻家庭案件应提供什么证据?	(177)
237. 是否一定要等到分居两年才能离婚?	(178)
238. 怎样理解“因感情不和分居两年”?	(178)
239. 怎样解除收养关系?	(179)
240. 继承开始的时间如何确定?	(180)
241. 一方死亡,夫妻共同财产如何处理?	(181)
242. 第一顺序法定继承人包括哪些?	(181)
243. 对什么样的人,遗嘱人应为其保留必要的遗产份额?	(182)
244. 抚恤金、保险金能否作为遗产继承?	(183)
245. 共有所有人之一死亡时,如何继承?	(183)
246. 继承开始后,谁有义务通知尚不知道的继承人?	(184)
247. 继承开始会产生哪些法律效力?	(185)
248. 继承权纠纷提起诉讼的期限有多长? 诉讼时效如 何计算?	(186)
249. 继承权丧失的法定事由有哪些?	(187)
250. 继承与分家析产有什么不同?	(188)
251. 哪些财产不能纳入遗产范围?	(188)

-
252. 哪些财产可以作为遗产来继承? (189)
253. 丧偶儿媳、丧偶女婿在什么情况下拥有对公婆、岳父母
的继承权? 应如何认定? (189)
254. 什么是代位继承? 代位继承须具备哪些条件? (190)
255. 哪些人可以代位继承? 如何继承? (191)
256. 怎样立遗嘱? (191)
257. 什么是口头遗嘱? 如何订立口头遗嘱? (192)
258. 什么是自书遗嘱? 如何订立自书遗嘱? (193)
259. 在订立遗嘱时, 哪些人不能作为见证人? (194)
260. 什么样的遗嘱无效? (194)
261. 什么是遗赠? 遗赠与遗嘱继承有什么不同? (195)
262. 什么是转继承? 转继承与代位继承有什么区别? (196)
263. 我国继承法规定的继承方式有哪几种? (196)
264. 遗产债务有哪些? 如何清偿? (197)
265. 遗嘱的撤销和变更的方法有哪些? (197)
266. 怎样确定继承份额? (198)
267. 收货人是否可以拒绝领取逾期到达的货物? (198)
268. 逾期到达, 货物实际价值降低, 责任谁负? (199)
269. 承运人未提供完好车辆, 发生货损, 是否构成重大
过失? (199)
270. 因车辆发生故障, 倒装货物滞停时间较长, 发生货
损, 是否构成重大过失? (199)
271. 托运人自装货物违反有关规定造成损失, 如何承担
责任? (200)
272. 托运人自装自封货物, 损失责任如何承担? (200)
273. 托运人超过法定期限提出的索赔请求能否支持? (201)
274. 运输超载造成损害, 如何赔偿? (201)
275. 因押运人过错造成损失, 如何承担责任? (201)
276. 匿报品名, 如何承担责任? (202)
277. 承运人交货数量与货票记载不符, 如何交付? (202)
278. 发站接受变更收货人而到站仍按原收货人交付, 如

何处理?	(202)
279. 已交付的货物被他人取走, 如何承担责任?	(203)
280. 将货物交给持领货凭证的人, 是否构成误交付?	(204)
281. 不足额保价货物丢失, 如何赔偿?	(204)
282. 托运人取消托运, 承运人是否承担交付责任?	(205)
283. 托运人取消托运, 收货人持领货凭证能否主张权利?	(205)
284. 货物交付时的验收责任是怎样的?	(205)
285. 货物保管费应由谁承担?	(206)
286. 承运人擅自变更集装箱施封, 应否承担责任?	(206)
287. 需办理审批、检验手续的货物, 托运人拒绝提交有关 文件, 承运人能否拒绝运输?	(206)
288. 货物包装不符合规定, 承运人如何处理?	(207)
289. 因不可抗力造成损失, 承运人是否赔偿?	(207)
290. 哪些旅客, 铁路企业可拒绝运送?	(207)
291. 旅客违章携带物品, 应如何处理?	(208)
292. 客运合同应当如何变更?	(208)
293. 发生旅客伤害事故时, 应如何索赔?	(209)
294. 铁路旅客运输合同索赔的时效是如何规定的?	(209)
295. 对在运输过程中旅客的伤亡, 铁路企业不承担损害赔 偿责任的情形有哪些?	(210)
296. 铁路企业在运输过程中对旅客的救助义务有哪些?	(210)
297. 旅客自带物品被盗, 铁路企业是否应该赔偿?	(211)
298. 发生旅客运输损害赔偿案件, 应如何搜集证据?	(211)
299. 旅客运输损害赔偿案件搜集证据应注意哪些问题?	(211)
300. 旅客遭受意外伤害的赔偿标准是什么?	(212)
301. 具有铁路职工身份的人受到伤害就一定不是路外人 身伤害吗?	(212)
302. 铁路运输中随车押运的人员受到伤害, 能不能认定 为路外人身伤害?	(213)
303. 行人通过无人看守道口被火车撞死, 应如何处理?	(213)