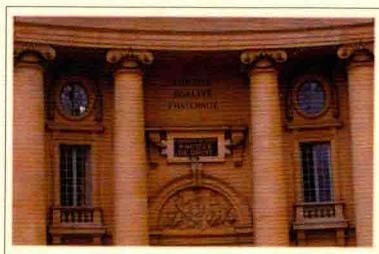


新编

民事诉讼法

XINBIANMINSHISUSONGFA

何之慧 编著



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

创新思维法学教材

新
编

民事诉讼法

XINBIANMINSHISUSONGFA

何之慧 编著



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

图书在版编目 (CIP) 数据

新编民事诉讼法/何之慧编著. —北京: 知识产权出版社, 2016. 11

ISBN 978 - 7 - 5130 - 4157 - 7

I. ①新… II. ①何… III. ①民事诉讼法—基本知识—中国 IV. ①D925.1

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2016) 第 083457 号

内容提要

《新编民事诉讼法》结合截止到 2016 年最新的民事诉讼相关法律、司法解释以及司法实践, 深入浅出地阐述民事诉讼法学的基本理论, 系统准确地说明民事诉讼基本程序, 力求精准并清晰、简练但不简单、突出重点而舍弃大而全。全书分为两大编: 一为总论编, 二为程序编。本书在阐明基本知识的同时加入了一些实务案例, 以锻炼学生的综合分析能力。此外, 本书以学生不同的兴趣需求和个人发展需求为导向, 根据每章内容特点的不同, 在基本知识之后适量增加延伸材料, 或为延伸阅读, 或为同步真题。延伸阅读部分或为域外经验, 或为实务现状, 或为实践思考。由于民事诉讼法的知识点略微庞杂零散, 为了帮助学生更好的理解, 除了文字阐述外, 部分内容辅以图表, 以期更为直观易懂。

责任编辑: 韩婷婷

封面设计: 臧磊

责任校对: 潘风越

责任出版: 卢运霞

新编民事诉讼法

何之慧 编著

出版发行: 知识产权出版社有限责任公司

社址: 北京市海淀区西外太平庄 55 号

责编电话: 010-82000860 转 8359

发行电话: 010-82000860 转 8101/8102

印刷: 三河市国英印务有限公司

开本: 787mm × 1092mm 1/16

版次: 2016 年 11 月第 1 版

字数: 390 千字

ISBN 978-7-5130-4157-7

网 址: <http://www.ipph.cn>

邮 编: 100081

责编邮箱: hantingting@cnipr.com

发行传真: 010-82000893/82005070/82000270

经 销: 各大网上书店、新华书店及相关专业书店

印 张: 20.5

印 次: 2016 年 11 月第 1 次印刷

定 价: 49.00 元

出版权专有 侵权必究

如有印装质量问题, 本社负责调换。

编写说明

近年来，随着我国司法改革的不断深入，民事诉讼法领域及关联领域的规范和理论都有了很大的发展，时代性、新颖性、准确性、实用性是本书酝酿出版的初衷。

《新编民事诉讼法》结合我国截止到2016年的最新的民事诉讼相关法律、司法解释以及司法实践，深入浅出地阐述了民事诉讼法学的基本理论、系统准确地说明了民事诉讼基本程序，力求精准并清晰、简练但不简单、突出重点而舍弃大而全。全书分为两大编：一是总论，即理论编，这部分内容并不仅仅就理论而阐述理论，而是通过对理论必要的背景分析、以层层递进的分解方式揭示法律规定和实际案例如何具体体现晦涩的理论，对理论加以讲解，力图避免理论的晦涩难懂及与法规和实践的脱节；二是程序编，由于有了前述理论的基础，这部分内容更透明清晰，不再显得零散，也更符合其阶段性、程序性的特点。

由于实务案例与虚拟案例的复杂性不同，本书在阐明基本知识时，也加入了一些真实的实务案例，以锻炼学生的实际综合分析能力。此外，本书以学生不同的兴趣需求和个人发展需求为导向，根据各章节内容特点的不同，在基本知识之后适量增加延伸材料，或为延伸阅读，或为同步真题。而延伸阅读部分或为域外经验，或为实务调研现状，或为实践思考。民事诉讼法的知识点略微庞杂零散，为了帮助学生更好地加以理解，除了文字阐述外，对部分内容辅以图表，以期更为直观易懂。因此，本教材可用于法学及非法学专业本科学生学习民事诉讼法和升学备考，也可供法务人员及对民事诉讼法感兴趣的人士阅读和参考。

本书的出版得到湖北大学政法与公共管理学院以及湖北大学法学学科建设经费的资助，在此表示感谢！

受时间和能力所限，本书难免会有不足之处，竭诚欢迎读者发送邮件到zoe7651@163.com，提出宝贵的意见或建议。

作者
二零一六年春

作者简介

何之慧，湖北大学政法与公共管理学院法律系讲师，先后毕业于中南大学、中南财经政法大学和巴黎第一大学，从事民事诉讼法与司法制度的教学和科研。中国欧洲学会欧洲法律研究会理事，湖北省诉讼法学会理事，曾作为中法政府“欧洲法律”项目学者（2009—2010 年度）在巴黎第一大学访问研修。主持省部级、厅局级项目 3 项，参与国家社科基金重点项目、省部级项目 3 项。发表学术论文 20 余篇，完成巴黎政治大学、香港中文大学国际学术年会论文两篇并做会议报告。

书中主要法律法规、立法解释、 司法解释缩略语

法 律

【全国人民代表大会制定】

中华人民共和国人民法院组织法

(1979 年制定, 2006 年修改)

《法院组织法》

中华人民共和国人民检察院组织法

(1979 年制定, 1983 年修改)

《检察院组织法》

中华人民共和国民事诉讼法

(1991 年制定, 2012 年修改, 2013 年施行)

《民事诉讼法》

中华人民共和国物权法 (2007 年施行)

《物权法》

【全国人民代表大会常务委员会制定】

中华人民共和国法官法 (1995 年制定, 2001 年修改)

《法官法》

中华人民共和国检察官法 (1995 年制定, 2001 年修改)

《检察官法》

中华人民共和国行政诉讼法 (2014 年修改, 2015 年施行)

《行诉法》

中华人民共和国仲裁法 (1995 年制定)

《仲裁法》

中华人民共和国人民调解法

(2010 年通过, 2011 年施行)

《人民调解法》

中华人民共和国劳动争议调解仲裁法

(2007 年制定, 2008 年施行)

《劳动争议调解仲裁法》

中华人民共和国农村土地承包经营纠纷调解仲裁法

(2009 年制定, 2010 年施行)

《土地承包经营纠纷调解仲裁法》

中华人民共和国道路交通安全法

(2003 年制定, 2011 年修改)

《道路交通安全法》

中华人民共和国治安管理处罚法

(2005 年通过, 2006 年施行)

《治安管理处罚法》

中华人民共和国环境保护法

(2014 年修订, 2015 年施行)

《环保法》

中华人民共和国海洋环境保护法

(1982 年通过, 1999 年修订, 2000 年施行)

《海洋环保法》

中华人民共和国水污染防治法 (2008 年施行)

《水污染防治法》



中华人民共和国消费者权益保护法

(1993 年通过, 2013 年修正, 2014 年施行)

《消费者保护法》

中华人民共和国土地管理法 (2004 年制定)

《土地管理法》

中华人民共和国矿产资源法 (1997 年施行)

《矿产资源法》

中华人民共和国专利法 (2009 年施行)

《专利法》

中华人民共和国商标法 (2013 年修正, 2014 年施行)

《商标法》

中华人民共和国侵权责任法

(2009 年通过, 2010 年施行)

《侵权责任法》

法 规

【国务院制定】

诉讼费用交纳办法 (2006 年制定)

《交费办法》

中华人民共和国专利法实施细则 (2010 年修订)

《专利法实施细则》

立法解释

【全国人民代表大会常务委员会制定】

关于完善人民陪审员制度的决定

(2004 制定, 2005 年施行)

《陪审决定》

关于司法鉴定管理问题的决定 (2005 年施行)

《鉴定决定》

司法解释

【最高人民法院制定】

关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》的解释 (法释〔2015〕5 号)

(2015 年 1 月 30 日公布, 2 月 4 日施行)

《民事诉讼法解释》

关于执行《中华人民共和国行政诉讼法》若干问题的解释

(法释〔2015〕9 号) (2015 年 5 月 1 日施行)

《行诉法解释》

关于人民调解协议司法确认程序的若干规定

(2011 年 3 月 23 日施行)

《调解协议司法确认规定》

关于人民法院调解若干问题的规定 (法释〔2004〕12 号)

(2004 年 9 月 16 日公布, 11 月 1 日施行)

《法院调解规定》

关于修改后的民事诉讼法施行时未结案件适用法律若干问题的规定

(2012 年 12 月 24 日公布, 2013 年 1 月 1 日施行)

《未结案件适用法律规定》

关于完善人民法院司法责任制的若干意见

(2015 年 9 月 21 日施行)

《司法责任制意见》

关于切实践行司法为民大力加强公正司法不断提高司法公信力的若干意见

(2013 年 10 月 28 日施行)

《司法公信力意见》

关于人民法院合议庭工作的若干规定

- (2002 年 8 月 17 日施行) 《合议庭工作规定》
 关于进一步加强合议庭职责的若干规定 (法释〔2010〕1 号)
 (2010 年 1 月 11 日公布, 2 月 1 日施行) 《合议庭职责规定》
 关于改革和完善人民法院审判委员会制度的实施意见 (法释〔2010〕3 号)
 (2010 年 1 月 11 日公布施行) 《审委会制度意见》
 关于审判人员在诉讼活动中执行回避制度若干问题的规定
 (法释〔2011〕12 号) (2011 年 4 月 11 日施行) 《回避规定》
 关于对配偶子女从事律师职业的法院领导干部和审判执行岗位法官实行
 任职回避的规定 (试行)
 (法发〔2011〕5 号) (2010 年 2 月 10 日施行) 《任职回避规定 (试行)》
 关于推进司法公开三大平台建设的若干意见
 (2013 年 11 月 21 日施行) 《司法公开平台意见》
 关于人民法院在互联网公布裁判文书的规定
 (2013 年 11 月 21 日施行) 《公布裁判文书规定》
 关于印发《关于司法公开的六项规定》和《关于人民法院接受新闻媒体
 舆论监督的若干规定》的通知 (法发〔2009〕58 号)
 (2009 年 12 月 8 日施行) 《司法公开规定》《舆论监督规定》
 关于加强人民法院审判公开工作的若干意见 (法发〔2007〕20 号)
 (2007 年 6 月 4 日施行) 《审判公开意见》
 关于严格执行公开审判制度的若干规定 (法发〔1999〕3 号)
 (1999 年 3 月 8 日施行) 《公开审判规定》
 关于人民法院执行公开的若干规定
 (2007 年 1 月 1 日施行) 《执行公开规定》
 关于民事经济审判方式改革问题的若干规定 (法释〔1998〕14 号)
 (1998 年 7 月 6 日公布, 7 月 11 日施行) 《审判方式改革规定》
 关于经济审判工作中严格执行《中华人民共和国民事诉讼法》的若干规
 定 (法发〔1994〕29 号)
 (1994 年 12 月 22 日公布施行) 《经济审判规定》
 民事案件案由规定 (法释〔2011〕41 号)
 (2011 年 4 月 1 日施行) 《案由规定》
 关于印发修改后的《民事案件案由规定》的通知 (法释〔2011〕42 号)
 (2011 年 2 月 18 日公布施行) 《案由规定通知》
 关于海事法院受理案件范围的若干规定
 (2001 年 9 月 1 日施行) 《海事法院受案范围规定》
 关于军事法院管辖民事案件若干问题的规定 (法释〔2012〕11 号)
 (2012 年 9 月 17 日施行) 《军事法院管辖规定》
 关于涉外民商事案件诉讼管辖若干问题的规定



- (2002 年 2 月 25 日施行) 《涉外管辖规定》
关于涉及驰名商标认定的民事纠纷案件管辖问题的通知
(法发〔2009〕1 号)(2009 年 1 月 5 日施行) 《驰名商标案件管辖通知》
关于适用《中华人民共和国合同法》若干问题的解释(一)
(法释〔1999〕19 号)
(1999 年 12 月 19 日公布, 12 月 29 日施行) 《合同法解释(一)》
关于民事诉讼证据的若干规定(法释〔2001〕33 号)
(2002 年 4 月 1 日施行) 《证据规定》
关于人民法院登记立案若干问题的规定(法释〔2015〕8 号)
(2015 年 4 月 13 日通过, 5 月 1 日施行) 《登记立案规定》
关于审理环境民事公益诉讼案件适用法律若干问题的解释
(法释〔2015〕1 号)
(2014 年 12 月 8 日通过, 2015 年 1 月 7 日施行) 《环境民事公益诉讼解释》
最高人民法院、民政部、环境保护部关于贯彻实施环境民事公益诉讼制度的通知
(2014 年 12 月 26 日公布施行) 《环境民事公益诉讼通知》
关于审理不正当竞争民事案件应用法律若干问题的解释
(2007 年 1 月 12 日公布, 2 月 1 日施行) 《不正当竞争案件解释》
关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释(一)
(法释〔2001〕14 号)
(2001 年 4 月 16 日公布, 4 月 30 日施行) 《劳动争议解释(一)》
关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释(二)
(法释〔2006〕6 号)
(2006 年 8 月 14 日公布, 10 月 1 日施行) 《劳动争议解释(二)》
关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释(三)
(法释〔2010〕12 号)
(2010 年 9 月 13 日公布, 9 月 14 日施行) 《劳动争议解释(三)》
关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释(四)(法释〔2013〕4 号)
(2013 年 1 月 18 日公布, 2 月 1 日施行) 《劳动争议解释(四)》
关于建立健全诉讼与非诉讼相衔接的矛盾纠纷解决机制的若干意见
(法发〔2009〕45 号)
(2009 年 7 月 24 日公布施行) 《诉讼与非诉讼衔接意见》
关于人民法院民事执行中拍卖、变卖财产的规定(法释〔2004〕16 号)
(2005 年 1 月 1 日施行) 《拍卖、变卖财产规定》
关于人民法院民事执行中查封、扣押、冻结财产的规定
(法释〔2004〕15 号)
(2005 年 1 月 1 日施行) 《查封、扣押、冻结财产规定》

目 录

绪 论 民事诉讼法学	1
------------------	---

总 论 编

第一章 民事纠纷与民事诉讼	6
第一节 民事纠纷与民事纠纷解决机制	6
第二节 民事诉讼	10
第二章 民事诉讼法	31
第一节 民事诉讼法的概念和性质	31
第二节 民事诉讼法的历史发展	32
第三节 我国民事诉讼法的制定根据和任务	42
第四节 我国民事诉讼法的体例结构和效力	44
第三章 民事诉讼法的基本原则	47
第一节 基本原则概述	47
第二节 共有原则	48
第三节 特有原则	50
第四节 其他原则	59
第四章 民事审判的基本制度	63
第一节 合议制度	63
第二节 回避制度	66
第三节 公开审判制度	69
第四节 两审终审制度	70
第五章 民事审判权	72
第一节 审判组织	72
第二节 审判权能	74



第六章 受案范围和管辖	77
第一节 受案范围	77
第二节 管辖概述	81
第三节 级别管辖	84
第四节 地域管辖	86
第五节 裁定管辖	93
第六节 管辖权异议	96
第七章 民事诉权与诉	99
第一节 民事诉权	99
第二节 民事之诉	106
第八章 诉讼当事人	119
第一节 当事人概述	119
第二节 当事人的适格	121
第三节 共同诉讼人	126
第四节 诉讼代表人	130
第五节 公益诉讼当事人	132
第六节 诉讼第三人	135
第九章 诉讼代理人	144
第一节 诉讼代理人概述	144
第二节 法定诉讼代理人	145
第三节 委托诉讼代理人	147
第十章 民事诉讼证据和证明	150
第一节 民事诉讼证据概述	150
第二节 民事诉讼证据的种类	153
第三节 证明对象	160
第四节 证明责任	163
第五节 证明标准	167
第六节 证据的收集、调查和保全	168
第七节 质证和认证	171
第十一章 诉讼保障制度	175
第一节 期间、送达	175
第二节 临时救济	178
第三节 对妨害民事诉讼的强制措施	184

第四节 诉讼费用和司法救助	188
第十二章 法院调解	195
第一节 法院调解概述	195
第二节 法院调解的原则	196
第三节 法院调解的程序	197
第四节 法院调解文书的效力和对反悔的处理	199

程 序 编

第十三章 第一审普通程序	202
第一节 第一审普通程序概述	202
第二节 起诉和受理	203
第三节 审理前的准备	205
第四节 开庭审理	207
第五节 诉讼中特殊情况的处理	210
第六节 公益诉讼程序的特别规定	212
第十四章 简易程序	215
第一节 简易程序概述	215
第二节 简易程序的规定	217
第三节 小额诉讼程序的特别规定	219
第十五章 民事判决、裁定和决定	221
第一节 民事判决	221
第二节 民事裁定	223
第三节 民事决定	225
第十六章 第二审程序	227
第一节 第二审程序概述	227
第二节 上诉的提起和受理	228
第三节 上诉案件的审理	230
第四节 上诉案件的裁判	232
第十七章 审判监督程序	234
第一节 审判监督程序概述	234
第二节 当事人申请再审	235
第三节 法院决定再审	237



第四节	检察院发动的再审	238
第五节	再审案件的审判	239
第六节	第三人撤销之诉	240
第十八章	非讼程序和特别争讼程序	244
第一节	非讼程序概述	244
第二节	特别程序	245
第三节	督促程序	255
第四节	公示催告程序	260
第十九章	执行程序	266
第一节	执行程序概述	266
第二节	执行主体和执行管辖	269
第三节	委托执行和协助执行	272
第四节	执行救济	274
第五节	执行的开始、进行和终结	276
第六节	执行措施	280
第二十章	涉外民事诉讼程序特别规定	290
第一节	涉外民事诉讼程序概述	290
第二节	涉外民事诉讼的特别原则	291
第三节	涉外民事诉讼管辖	292
第四节	送达、期间	294
第五节	涉外仲裁	296
第六节	司法协助	299
第二十一章	涉港、澳、台民事诉讼程序特别规定	304
第一节	涉港、澳民事诉讼程序特别规定	304
第二节	涉台民事诉讼程序特别规定	310

绪 论 民事诉讼法学

一、民事诉讼法学的研究对象和学习意义

（一）民事诉讼法学的研究对象

民事诉讼法学，是研究民事冲突（纠纷）、民事诉讼法的产生、发展、民事诉讼活动规律及其与邻近法学的联系和区别的规律的科学。

民事诉讼法学的研究范围：从纵的方面来看，自中国古代以来的民事诉讼法的产生、发展和实施的规律固然都要加以研究，但应以研究现行民事诉讼法产生、发展和实施的规律为重点，同时兼顾国内外市场经济对民事诉讼法提出的要求，以便对未来民事诉讼立法的发展趋势加以科学的预测。从横的方面看，虽然邻近法律中与民事诉讼法相关的问题都在民事诉讼法学研究之列，但应以其中彼此联系最紧密的内容为重点。同时，还要研究民事诉讼法实施过程中出现的新情况、新问题，对实务中相关问题的研究应给予足够的重视。

（二）学习、研究民事诉讼法学的意义

研究民事诉讼法学，对制定、发展、完善、实施民事诉讼法具有重要的作用：①有助于深入贯彻落实科学发展观，更好地发扬社会主义民主，尊重和保障人权，为构建和谐社会而服务；②有助于科学地理解、掌握和运用民事诉讼法，为完善民事诉讼立法、健全民事诉讼制度提出科学的预见；③有助于提高司法机关的执法水平，保证民事实体法的公正贯彻实施，切实保障和维护当事人的合法民事权利；④有助于在涉外民商事纠纷日益复杂化和深入化的新形势下增进国际交往合作，推动人类社会的不断进步。

二、民事诉讼法学的内容和体系

（一）民事诉讼法学的内容

民事诉讼法学的研究内容应包括古今中外的民事诉讼法律制度与诉讼实践以及与其相关联的法律制度。具体包括：民事纠纷及民事纠纷解决机制；民事诉讼法的发展历史；民事诉讼法的立法根据；民事诉讼法的性质、任务和效力范围；民事诉讼法的基本原则和审判的基本制度；民事诉讼法



律关系；民事案件的主管和管辖；诉讼主体及其诉讼权利义务；诉权与诉的理论；证据理论；审判程序规则；执行程序以及保护民事权利的其他程序等。同时应当包括香港、澳门特别行政区民事诉讼制度和台湾地区民事诉讼制度。

（二）民事诉讼法学的体系

目前我国尚未形成一个公认的民事诉讼法学体系。笔者认为，完整的民事诉讼法学体系应包含民事诉讼原理（总则、原则、制度）、民事诉讼程序（审判程序、海事诉讼特别程序、执行程序、涉港澳台民事诉讼程序的特别规定、涉外民事诉讼程序的特别规定）以及特别行政区和台湾地区民事诉讼制度。考虑到适用对象及实用特点，本书突出重点而舍弃大而全，全书由绪论、总论编、程序编构成，共21章，不包含海事诉讼特别程序和特别行政区及台湾地区民事诉讼制度。

三、民事诉讼法学与相邻学科的关系

（一）民事诉讼法学与民（商）法学、经济法学的关系

民事诉讼法学是从民法学中独立出来的一门学科，两者各自独立，却又相互依存，不可分离。民法学研究自然人、法人和其他组织的民事权利义务关系，民事诉讼法学则研究怎样使自然人、法人和其他组织的民事权利义务关系得到保障并得以实施。

经济法学是研究各种单行经济法规和政府对经济的管理、国家和企业之间以及企业内部等纵向经济关系（经济公法）或者行政管理关系的法律规范的一门学科。这些经济权利主体间发生权利义务争议时，就要运用民事诉讼法规定的原则和程序来加以解决。经济审判工作中如何正确地适用民事诉讼法，也就成为民事诉讼法学研究的重要课题之一。

（二）民事诉讼法学与司法组织法学的关系

司法组织法包括法院组织法、法官法、检察院组织法、检察官法。

法院组织法学是研究法院组织法及法院组织活动的科学，即研究法院的性质、任务、组织体系、活动原则、组织建设和人员任免的科学。民事诉讼法学的研究旨在保证民事审判工作质量，改进审判作风，提高工作效率。

检察院组织法学是研究检察院组织法及检察院组织活动的科学，即研究检察院的性质、任务、组织体系、活动原则、职权范围、行使职权的程序、机构设置和人员任免的科学。我国民事诉讼法学将人民检察院对民事诉讼活动实行法律监督置于审判监督程序中，作为一个十分重要的问题进行全面系统的研究。

（三）民事诉讼法学与刑事诉讼法学、行政诉讼法学的关系

刑事诉讼法学主要是研究刑事诉讼法的产生、发展及其实施规律的科学。它研究的刑事诉讼法的基本原则、制度、证据、程序等问题，与民事诉讼法学的研究内容有相同之处，甚至紧密联系，如刑事附带民事诉讼问题，既是刑事诉讼法学的研究内容之一，也是民事诉讼法学的研究内容之一。

行政诉讼法学是分析研究行政诉讼法产生、发展及其实施规律的科学。行政诉讼法学与民事诉讼法学的法源最近、关系最为密切。但是，由于研究对象的不同，二者在具体的诉讼原则和程序等方面亦有许多不同之处。

四、民事诉讼法学的学习方法

西方教育心理学强调“learning to learn”。民事诉讼法学也有自己的学习方法，即辩证方法、历史分析和比较方法。具体来说，应采取下列方法：①宏观与微观相结合的方法。注重学科框架的建立，结合对社会背景、诉讼文化的了解进行批判式的学习。②理论与案例及实务相结合的方法，二者之间如同内功与招式的关系，缺少任一方面都不完整。③诉讼法与实体法相结合的方法。④原则性规定与具体条款规定相结合的方法。⑤现行法与历史的、外国的法相比较的方法。⑥向兄弟学科、交叉过渡学科学习的方法，如对社会纠纷现象的社会学分析等。

【延伸阅读】

1. 江伟、肖建国主编：《民事诉讼法》，中国人民大学出版社2015年第7版。
2. 张卫平编：《民事诉讼法》，中国人民大学出版社2015年第3版。
3. 常怡主编：《民事诉讼法学》，中国政法大学出版社2013年第3版。
4. 田平安主编：《民事诉讼法学》，中国人民大学出版社2013年版。
5. 宋朝武主编：《民事诉讼法精解》，中国政法大学出版社2012年版。

