



《2007年国家司法考试考点精讲》系列教材

2007年国家司法考试 考点精讲

J u d i c i a l E x a m i n a t i o n

民事诉讼法与仲裁制度

9

侍东波◎编著

- ▶ 考点强化 ▶ 重点突破 ▶ 节省司考时间
- ▶ 经典例题 ▶ 突出实战 ▶ 分析解题技巧

中国检察出版社

2007年国家司法考试 考点精讲

J u d i c i a l E x a m i n a t i o n

民事诉讼法与仲裁制度

9

侍东波◎编著

著 侍东波 编 蔡善

出 版 人：吴其国

出 版 社：中国检察出版社

社 址：北京市石景山区鲁谷西路2号(100040)

网 址：中国检察出版社 (www.xjcpcp.com)

电 子 邮 箱：xjcpcp@vip.sina.com

电 话：(010) 68628769 (编辑) 68620012 (发行) 68620029 (邮购)

经 销：新华书店

印 刷：三河市燕山印刷有限公司

开 本：787mm×960mm 16开

印 张：12.2

字 数：389千字

版 次：2007年2月第一次印刷

书 号：ISBN 978-7-80182-744-6/D·1730

定 价：24.00元

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

民事诉讼法与仲裁制度/侍东波编著. —北京: 中国检察出版社, 2007. 4
(2007 年国家司法考试考点精讲)
ISBN 978 - 7 - 80185 - 744 - 6

I. 民… II. 侍… III. ①民事诉讼法—中国—法律工作者—资格考核—自学参考资料②仲裁—制度—中国—法律工作者—资格考核—自学参考资料 IV. D925

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 049500 号

民事诉讼法与仲裁制度
侍东波 编著

出 版 人: 袁其国

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷西路 5 号 (100040)

网 址: 中国检察出版社 (www. zgjccbs. com)

电子邮箱: zgjccbs@vip. sina. com

电 话: (010) 68658769 (编辑) 68650015 (发行) 68650029 (邮购)

经 销: 新华书店

印 刷: 三河市燕山印刷有限公司

开 本: 787mm × 960mm 16 开

印 张: 15.5 印张

字 数: 289 千字

版 次: 2007 年 5 月第一版 2007 年 5 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 80185 - 744 - 6/D · 1720

定 价: 24.00 元

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

前 言

国家司法考试被众多考生称为“天下第一难考”，可想而知它的难度。对考生而言，最宝贵的是时间，最困难的是如何准确、全面地掌握考点。而对于考点的掌握，莫过于拥有一套经典的辅导教材。

广大考生经常遇到这样的困惑，市面上关于司法考试考点的辅导用书五花八门，良莠不齐，使其无所适从。为适应广大考生的需求，我们特约富有司法考试辅导经验的专家、教师为撰稿人，组织编写了《2007 年国家司法考试考点精讲》系列教材。

(一)编写体例

梳理考点，以考点贯穿各书，通过考点、法理（包含法条叙述）、示例三位一体的编写模式，对司法考试可能涉及的考点进行真正深入、透彻的精讲。

(二)教材特点

1. 信息准确权威

本教材紧跟司法考试的发展趋势和考查方式的变化，真正符合司法考试的要求。就知识体系而言，本教材体系清晰，与司法考试大纲的体系一一对应，便于考生做到二者的有机结合使用。从考点的顺序安排上来说，本教材能够以司法考试大纲的知识点顺序为依据。此外，在有争议的问题

上,本教材也与近几年公布的司法考试试题答案或者近几年命题老师的观点相一致。

2. 考点全面完整,重点突出

本教材严格遵循司法考试“重者恒重,轻者恒轻”的命题规律,在总结所有考点的基础上,对最近5年司法考试的高频考点进行了全面、系统地梳理。其最难能可贵之处在于重点突出、主次分明,既能够方便考生全面把握考点,又能够使考生做到对重点知识点的准确理解和牢固记忆。任何考试都不可能将所有的知识点囊括在内,本教材中,各位专家帮助考生做了一个专业、合理的取舍,使考生目标更加明确、清晰,为考生减负,以此节约考生的大量时间和精力。

3. 应试性强

本教材的重要考点都配以经典例题,能够做到与试题结合的合理、完善,完全避免那种只看书不做题或题海战术的复习弊端。其所有解析和总结,完全是从司法考试的命题方法、考查特点的角度作出的。同时,在每一个大的考点下面又分为几个命题题眼,从命题题眼的具体内容、最易出题的点、最易出错的点、掌握技巧等方面具体展开,为考生全面讲解,以增强考生的应试能力。

4. 综合性强

本教材是唯一一套能够彻底做到对考点、知识点进行横向、纵向比较与综合运用的司法考试辅导教材。其对重点考点进行全方位的总结与讲解,能够做到每个相关知识点不遗漏。如,讲到除斥期间时,书中对不同法律涉及的除斥期间都一一总结出来,以便考生完整地掌握法律中存在的除斥期间。再如,很多法律中都存在清算顺序的规定,讲到清算顺序时,书中对这些规定的相同点进行归纳与总结,以方便考生的记忆。

5. 实用性强

本教材抛开以往教材写作的特点,在述及某一考点时,直接切入主题,并不一味遵循概念、特征的模式。在语言和内容的编排上,也力求简约,没有虚华的设计,没有多余的阐释,并力图将考试所需的知识点全面、完整地呈现给考生,避免不准确的阐释和说明给考生带来干扰。

由于时间有限,编者虽尽全力但仍有不足之处。希望读者不吝赐教,错漏之处敬请批评指正。

考点精讲系列教材编写组

2007年3月22日

民事诉讼法

第一章 民事诉讼与民事诉讼法 1

第一节 民事诉讼 1

考点一 民事诉讼行为 2

考点二 民事诉讼法律关系 2

考点三 诉讼上的法律事实 3

第二节 民事诉讼法 3

考点一 民事诉讼法的表现形式 4

考点二 民事诉讼法的属性 4

考点三 民事诉讼法的效力 4

第二章 民事诉讼法的基本原则和制度 7

第一节 基本原则 7

考点一 当事人诉讼权利平等原则 7

考点二 同等原则与对等原则 8

考点三 调解原则 8

考点四 辩论原则 9

考点五 处分原则 10

考点六 检察监督原则 10

考点七 支持起诉原则 11

第二节 基本制度 11

考点一 合议制度 11

考点二 回避制度 12

考点三 公开审判制度 15

考点四 两审终审制度 16

第三章 主管与管辖 17

第一节 法院主管	17
考点一 法院主管的范围	17
考点二 法院主管与其他机构解决民事纠纷的关系	18
第二节 管辖概述	19
考点一 管辖恒定原则	19
考点二 专门法院的管辖	20
第三节 级别管辖	21
考点一 确定级别管辖的标准	21
考点二 各级人民法院管辖的第一审民事案件	22
第四节 地域管辖	25
考点一 确定一般地域管辖的标准	25
考点二 一般地域管辖的原则规定	26
考点三 一般地域管辖的例外	27
考点四 合同纠纷的管辖	28
考点五 侵权纠纷的管辖	29
考点六 其他的特殊地域管辖	31
考点七 专属管辖	32
考点八 共同管辖与选择管辖	33
考点九 协议管辖	33
考点十 默示管辖	34
第五节 裁定管辖与管辖权异议	34
考点一 移送管辖	34
考点二 指定管辖	35
考点三 管辖权转移	37
考点四 管辖权异议	37

第四章 诉 40

第一节 诉的要素	40
考点一 诉的要素	40
第二节 诉的分类	42
考点一 诉的分类	42

第三节 反诉	44
考点一 反诉具有的特点	44
第五章 当事人与诉讼代理人	46
第一节 当事人概述	47
考点一 当事人的概念与特征	47
考点二 非实体权利义务主体成为当事人的情形	47
考点三 诉讼权利能力	48
考点四 诉讼行为能力	50
考点五 当事人适格	51
考点六 诉讼权利义务的承担	52
第二节 原告与被告	53
考点一 特殊情况下原告与被告的确定	53
第三节 共同诉讼	57
考点一 必要共同诉讼	57
考点二 普通共同诉讼	58
考点三 必要共同诉讼的情形	59
第四节 诉讼代表人	63
考点一 诉讼代表人的特征和权限	63
考点二 人数确定的代表人诉讼	64
考点三 人数不确定的代表人诉讼	65
考点四 人数不确定的代表人诉讼的特别程序	65
第五节 第三人	66
考点一 有独立请求权的第三人	66
考点二 无独立请求权的第三人	67
考点三 不能作为无独立请求权第三人的情形	68
考点四 典型的作为无独立请求权第三人的情形	69
第六节 诉讼代理人	70
考点一 法定代理人	71
考点二 委托代理人	71

第六章 民事诉讼证据 73

第一节 民事证据概述	73
考点一 民事证据的特征	73
第二节 民事证据的种类	74
考点一 证据的种类	74
考点二 书证、物证与视听资料	75
考点三 证人证言	76
考点四 鉴定结论	78
考点五 勘验笔录	79
第三节 证据的分类	79
考点一 本证与反证	80
考点二 原始证据和派生证据	80
考点三 直接证据和间接证据	81
第四节 证据收集和保全	82
考点一 证据的收集	82
考点二 证据保全	83

第七章 民事诉讼中的证明 85

第一节 证明对象	85
考点一 证明对象	85
考点二 免证事实	86
考点三 自认	86
第二节 举证责任	88
考点一 举证责任的概念	88
考点二 举证责任的分配	89
考点三 举证责任倒置	90
第三节 证明程序	91
考点一 举证期限	91
考点二 证据交换	93
考点三 重要的证据规则	94

第八章	法院调解	97
第一节	法院调解的原则	97
考点一	法院调解原则的含义	97
第二节	法院调解的程序	98
考点一	调解的适用范围	98
考点二	调解的程序	99
考点三	不需制作调解书的案件	100
考点四	调解的法律效力	100
考点五	调解过程中自认的效力	102
第九章	财产保全和先予执行	103
第一节	财产保全	103
考点一	诉前财产保全和诉讼财产保全的条件	103
考点二	诉前财产保全的后果	105
考点三	财产保全的范围	106
考点四	几种特殊的行为保全	107
第二节	先予执行	108
考点一	先予执行的适用范围与条件	108
考点二	财产保全、先予执行的救济	109
第十章	期间、送达、强制措施、诉讼费用	110
第一节	期间、送达	110
考点一	期间	110
考点二	送达	112
第二节	对妨害民事诉讼行为的强制措施	113
考点一	妨害民事诉讼的行为的构成要件	113
考点二	强制措施的适用	114
第三节	诉讼费用	115
考点一	诉讼费用的种类和负担	115

第十一章 普通程序

本章 116

第一节 普通程序的基本阶段	116
考点一 起诉与受理	116
考点二 特殊情况的处理	117
考点三 审理前程序	121
第二节 撤诉和缺席判决	121
考点一 撤诉	121
考点二 缺席判决	123
第三节 延期审理、诉讼中止和诉讼终结	123
考点一 延期审理	123
考点二 诉讼中止	124
考点三 诉讼终结	125
第四节 判决、裁定与决定	125
考点一 民事判决	125
考点二 民事裁定和民事决定	126

第十二章 简易程序

本章 128

第一节 简易程序的适用范围	128
考点一 简易程序的适用范围	128
第二节 简易程序的具体适用	129
考点一 起诉与送达	130
考点二 审理程序	130
考点三 简易程序中的调解	131
考点四 简易程序的特点	132

第十三章 第二审程序

本章 135

第一节 上诉的提起与受理	135
考点一 提起上诉的条件	135
考点二 如何列二审当事人	137
考点三 提起上诉的程序	138
考点四 上诉的撤回	139

第二节	上诉案件的审理	139
考点一	二审法院的审理范围	139
考点二	二审对案件审理的方式	140
考点三	二审程序中的调解	141
第三节	上诉案件的裁判	142
考点一	二审程序中的不同裁判	142
考点二	二审中几种特殊情况的处理	144

第十四章 审判监督程序 145

第一节	人民法院、人民检察院启动的再审程序	145
考点一	基于审判监督权的再审启动	145
考点二	基于检察监督权的抗诉和再审启动	146
第二节	当事人申请再审	147
考点一	当事人申请再审的条件	147
考点二	申请再审的范围	148
第三节	再审案件的审判程序	149
考点一	再审案件的审判程序	149

第十五章 特别程序 152

考点一	特别程序的特点	152
考点二	选民资格案件的审理程序	153
考点三	宣告公民失踪与死亡案件	154
考点四	认定公民无民事行为能力或者限制民事行为能力案件	156
考点五	认定财产无主案件的审理程序	156

第十六章 督促程序、公示催告程序、破产还债程序 158

第一节	督促程序	158
考点一	督促程序的适用条件	158
考点二	支付令异议	159
考点三	支付令的效力	160
第二节	公示催告程序	161
考点一	公示催告程序的适用条件	161

考点二	公示催告的审理程序	162
考点三	无效判决的法律效力	163
第三节	破产还债程序	165
考点一	破产的法律适用	165
考点二	审理程序	165
考点三	债权人会议的职权	165
考点四	破产清偿	165

第十七章 执行程序 167

第一节	执行程序概述	167
考点一	执行的原则	167
考点二	执行根据	168
考点三	执行管辖	168
考点四	执行异议	171
考点五	委托执行	172
考点六	执行和解	173
考点七	执行担保	174
考点八	执行承担	176
考点九	执行回转	177
第二节	执行开始	178
考点一	申请执行	178
考点二	移送执行	179
第三节	执行措施	179
考点一	替代执行	179
考点二	关于名誉权案件的执行	180
考点三	迟延履行义务	180
考点四	参与分配	181
考点五	对被执行到期债权的执行	182
考点六	执行竞合	184
考点七	查封、扣押、拍卖、变卖被执行人的财产	186
考点八	其他执行措施的特殊规定	188
第四节	执行中止和执行终结	188
考点一	执行中止	188
考点二	执行终结	189

第十八章 涉外民事诉讼程序 190

第一节 涉外民事程序概述	190
考点一 涉外民事诉讼的判断	190
考点二 涉外民事诉讼程序的重要原则	191
第二节 涉外民事诉讼管辖	192
考点一 牵连管辖	192
考点二 协议管辖	193
考点三 应诉管辖	193
考点四 专属管辖	193
第三节 涉外民事诉讼中的期间与财产保全	194
考点一 涉外民事诉讼的期间	194
考点二 涉外财产保全	195
第四节 司法协助	195
考点一 一般司法协助	196
考点二 法院裁判在异国的承认和执行	196
考点三 仲裁裁决在异国的承认与执行	197

仲裁制度

第一章 仲裁基础理论 198

第一节 仲裁概述	198
考点一 仲裁范围	198
第二节 仲裁原则	200
考点一 仲裁法的基本原则	200
考点二 仲裁的相关机构、人员	201

第二章 仲裁协议 203

第一节 仲裁协议概述	203
考点一 仲裁协议的形式与内容	203
第二节 仲裁协议的效力	205
考点一 仲裁协议的法律效力	205

考点二	仲裁协议效力的确认	205
考点三	仲裁协议效力的独立性	207
考点四	仲裁协议的承担	207
第三节	仲裁协议的无效	207
考点一	仲裁协议无效的情形	207
考点二	仲裁协议的失效	208

第三章 仲裁程序 209

第一节	申请与受理	209
考点一	申请与受理	209
第二节	仲裁庭的组成	210
考点一	仲裁庭的组成形式	210
考点二	回避	211
第三节	开庭审理	212
考点一	不公开开庭原则	212
考点二	视为撤回仲裁申请和缺席裁决的情形	213
第四节	和解、调解、裁决	213
考点一	仲裁中的和解	213
考点二	仲裁中的调解	214
考点三	仲裁中的裁决	215
第五节	涉外仲裁程序	216
考点一	国际经济贸易仲裁委员会	216
考点二	涉外仲裁中的简易程序	217
考点三	国内仲裁与涉外仲裁的区别	217

第四章 人民法院对仲裁的支持与监督 219

第一节	财产保全和证据保全	219
考点一	财产保全	220
考点二	证据保全	221
第二节	仲裁裁决的撤销	222
考点一	申请撤销仲裁裁决的条件	222
考点二	撤销仲裁裁决的理由	223
考点三	对撤销仲裁裁决申请的处理	224

第三节 仲裁裁决的不予执行	226
考点一 申请仲裁裁决不予执行的条件	226
考点二 仲裁裁决不予执行的理由	226
考点三 仲裁裁决被撤销或者被不予执行后的处理	227

民事诉讼法

第一章 民事诉讼与民事诉讼法

本章包括民事诉讼和民事诉讼法两部分。民事诉讼是人民法院在所有诉讼参与人的参加下，审理和解决民事案件的诉讼活动以及在活动中产生的各种法律关系的总和。民事诉讼行为表现为人民法院、当事人及诉讼参与人的各种诉讼行为，它会引起诉讼上法律后果的发生，并推动着民事诉讼的发展。民事诉讼法律关系表现为人民法院与各诉讼参与人之间在民事诉讼中形成的各种权利义务关系。引起民事诉讼法律关系发生、变更和消灭的原因是诉讼中发生的法律事实。

民事诉讼中重要的知识点有两个：第一，民事诉讼行为；第二，民事诉讼法律关系。另外，要掌握法律事实这个概念。法律事实是引起民事诉讼法律关系发生、变更和消灭的原因，诉讼上的法律事实包括两类：一是诉讼上的法律行为；一是诉讼上的事件。对于民事诉讼法，考生要掌握民事诉讼法的效力，包括对人效力、对事效力、空间效力、时间效力。

第一节 民事诉讼

民事诉讼是人民法院在所有诉讼参与人的参加下，审理和解决民事案件的诉讼活动以及在活动中产生的各种法律关系的总和。民事诉讼的基本内容是人民法院和诉讼参与人所进行的诉讼活动，以及在活动过程中产生的法律关系。主要需掌握两点：第一，民事诉讼行为；第二，民事诉讼法律关系。