

立案疑难问题解答与研究

LIAN YINAN WENTI JIEDA YU YANJIU

沈德咏 主编
最高人民法院立案庭 编著

人民法院出版社
THE PEOPLE'S COURT PRESS

立案工作指导丛书

立案疑难问题解答与研究

沈德咏 主编

最高人民法院立案庭 编著

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

立案疑难问题解答与研究/最高人民法院立案庭编著.
-北京: 人民法院出版社, 2003.2
(立案工作指导丛书)
ISBN 7-80161-480-1

I. 立… II. 最… III. 立案-问答-中国
IV. D925.05

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 002623 号

立案工作指导丛书

立案疑难问题解答与研究

沈德咏 主编

最高人民法院立案庭 编著

责任编辑 贾毅

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京市朝阳区安慧北里(亚运村)安园甲 9 号(100101)

电 话 (010)65290542(责任编辑) 65290516(出版部)
65290558 65290541 65290543(发行部)

网 址 www.courtpress.com

E-mail courtpress@sohu.com

印 刷 北京人卫印刷厂

经 销 新华书店

开 本 890×1240 毫米 A5

字 数 410 千字

印 张 14.75

版 次 2003 年 2 月第 1 版 2003 年 2 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 7-80161-480-1/D·480

定 价 30.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装,请与出版社联系调换)

《立案工作指导丛书》编辑委员会

主 任：

沈德咏 最高人民法院副院长

副主任：

黄尔梅 最高人民法院立案庭庭长

刘学文 最高人民法院立案庭副庭长

马迎新 最高人民法院立案庭副庭长

郑学林 最高人民法院立案庭副庭长

刘志远 湖南省高级人民法院原立案庭庭长、副教授

委 员（排名不分先后）

孙国明 北京市高级人民法院立案庭庭长

杨海燕（女）天津市高级人民法院立案庭庭长

李存智（女）河北省高级人民法院立案庭庭长

任连友 山西省高级人民法院立案庭庭长

薛建国 内蒙古自治区高级人民法院立案庭庭长

龙治秋 辽宁省高级人民法院立案庭庭长

刘笑非 吉林省高级人民法院立案庭庭长

时健有 黑龙江省高级人民法院立案庭庭长

张锦森 上海市高级人民法院立案庭庭长

陆鸣苏 江苏省高级人民法院立案庭庭长

王亚飞 浙江省高级人民法院立案庭庭长

王梅琳（女）安徽省高级人民法院立案庭庭长

张泽兵（女）福建省高级人民法院立案庭庭长

刘光华 江西省高级人民法院立案庭庭长

孙寿海 山东省高级人民法院立案庭庭长

耿晓冬	河南省高级人民法院立案庭庭长
侯旺发	湖北省高级人民法院立案庭庭长
张先科	湖南省高级人民法院立案庭庭长
董 皞	广东省高级人民法院立案庭庭长
卢上需	广西壮族自治区高级人民法院立案庭庭长
王 非	海南省高级人民法院立案庭庭长
崔子廷	重庆市高级人民法院立案庭庭长
冷启明	四川省高级人民法院立案庭庭长
赵福全	贵州省高级人民法院立案庭庭长
田 波	云南省高级人民法院立案庭庭长
陈志远	西藏自治区高级人民法院立案庭副庭长
何叔谋	陕西省高级人民法院立案庭庭长
李沪生	甘肃省高级人民法院立案庭庭长
刘应明	青海省高级人民法院立案庭庭长
白 岩 (女)	宁夏回族自治区高级人民法院立案庭庭长
祝 聪	新疆维吾尔自治区高级人民法院立案庭庭长
聂瑞华	新疆维吾尔自治区高级人民法院兵团分院立案庭庭长
李晓峰	中国人民解放军军事法院庭长

序

最高人民法院关于《人民法院五年改革纲要》明确提出全面实行立审分立、审执分立、审监分立、建立科学的案件审理流程管理制度，据此，最高人民法院依法制定了《关于人民法院立案工作暂行规定》，提出了在人民法院设置专门立案机构，专司立案工作。实行立审分立是我国审判制度发展和完善的必然产物，是人民法院改革的重要举措，符合审判程序各阶段分工负责，互相配合，互助制约的科学理论。对于增强制约和监督，加强宏观管理与廉政建设，提高办案质量效率与专业化水平，不断完善诉讼机构，向现代化诉讼制度迈进，有着重要的意义。

最高人民法院立案庭 2000 年 10 月正式组建以来，全庭上下团结一致，积极进取，开拓创新，各项工作初见成效。但立案工作是一项全新的工作，且工作头绪多，涉及面广，有很多新情况、新问题需要研究解决。他们在日常工作十分繁忙的情况下，广泛进行调查研究，组织专门力量，编写了《法院立案法律适用指南》、《立案疑难问题解答与研究》、《立案案例评析》、《立案信访工作经验交流》、《立案工作理论与实务研究》等一套较为完整的立案工作丛书。这是法院立案工作上的一项宏伟工程，为总结交流立案工作经验，繁荣立案工作理论研究，指导全国立案工作实践，做了一件好事。

纵观全书有以下特点：

一、实践性、指导性强。丛书无论是经验交流，还是疑难问题解答、案例评析，都是来源实践、来源基层，把审判实践工作中遇到的问题，提出并进行理论升华，反过来又指导实践，突破了“为书而书，为写而写”的俗套，是一套内容全面、事例典型，实践性、指导性很强的好书。

二、理论性、可读性强。丛书中《立案工作理论与实务研究》对立案工作中带有普遍性的问题进行专题研究，《立案疑难问题解答与研究》、《立案案例评析》不仅是提出问题，更注重进行分析、评说，既适合于立案专职人员阅读，又能满足广大审判人员、律师工作者需要。

三、权威性、实用性强。全书的几百名作者大多数是各级法院立案庭庭长和从事调研的人员，他们有丰富的审判工作经验，加上扎实的文字功底，叙述详尽、评解独到，是立案工作权威性、实用性强的佳作。

这套丛书即将出版，我感到由衷的高兴，书中有些观点是作者个人见解，不作定论，可以探讨。希望广大从事立案工作的同志进一步以开拓创新精神，探索立案工作中的新问题，繁荣立案工作理论研究，深化立案工作改革，丰富立案工作实践，为进一步推动立案工作不断发展作出新的贡献。

沈德咏

2002年12月15日

目 录

第一编 民事立案

一、管 辖

1. 此案属地域管辖还是属专属管辖 河北省高级人民法院立案庭 (3)
2. 不服区、县劳动争议仲裁委员会仲裁的劳动争议案件, 应由哪个法院管辖 张名实 (5)
3. 如何确定担保纠纷案件的管辖法院 陈英辉 (7)
4. 口头买卖合同纠纷案件应如何确定案件管辖 李 梅 (11)
5. 该案应由何地人民法院管辖 赵 斌 贾凝琴 (13)
6. 请求行使追偿权的案件如何确定管辖 左 昊 (16)
7. 什么情况下适用民事诉讼协议管辖 黄丽华 (20)
8. 该案是购销合同还是加工承揽合同, 应属哪个法院管辖 刘福生 (22)
9. 如何确定购销合同纠纷案件的地域管辖 刘朝晖 (25)

二、诉 讼 主 体

1. 外国驻我使、领馆能否成为我国民事赔偿案件的被告 上海市第二中级人民法院立案庭 (27)
2. 本案是否可以提起民事诉讼, 电视台、张广明是否为适格被告 河北省高级人民法院立案庭 (30)
3. 离婚案件中, 能否将家庭财产共有人列为第三

- 人参加诉讼 河北省高级人民法院立案庭 (33)
4. 村办企业经村委会对外发包、租赁后, 涉及企业原来债权债务的诉讼中, 村委会是否可参加诉讼 河北省高级人民法院立案庭 (34)
5. 代为行使监护义务的人与法定监护人之间有何权利义务关系 上海市宝山区人民法院 (36)
6. 如何界定个体工商户主体资格 张名实 (39)
7. 人民法院受理案件是否有必要审查被告的主体资格 张名实 (41)
8. 村民与村委会之间以土地补偿费或安置补助费标的发生纠纷, 人民法院是否受理, 可否将村委会作为适格被告 黄贵枝 (43)
9. 合伙企业与简单合伙在诉讼主体资格上是否有区别 赵建民 (45)
10. 在共同侵权行为致人损害情况下, 受害人仅起诉其中一个侵权人, 法院是否必须追加其他侵权人为共同被告 卢柳枫 (50)
11. 丢失他人欠条是丢失人为被告还是债务人为被告 徐维海 (52)
12. 企业法人营业执照吊销后是否仍具有民事主体资格 黄丽华 (54)
13. 如何确定未成年人就读期间致人损害赔偿案件的赔偿责任主体 刘方来 (56)
14. 无民事行为能力人, 限制民事行为能力人造成他人损害的赔偿案件应以谁为被告 刘方来 (58)
15. 王某因职务行为造成他人不当得利可否以自己的名义作原告起诉 徐维海 (61)
16. 在一审民事案件中诉讼当事人如何确定 赵斌 贾凝琴 (62)
17. 管辖异议案件应否审查原、被告的主体资格 吴建新 (68)

18. 在劳动争议案件中如何确认用人单位主体
资格 黄跃进 (71)
19. 如何确定优先购买权纠纷案件中当事人的
诉讼主体资格 胡建忠 (76)
20. “私贷公用”借款纠纷如何确定被告 徐维海 (80)
21. 如何正确理解“有明确的被告” 汪和平 (82)
22. 管辖权异议上诉案中的主体变更该如何处理 … 吕 雄 (85)

三、起诉、受理

1. 吸烟少年状告国家烟草专卖局及二十四家
卷烟厂侵害消费知情权纠纷人民法院是否
受理 北京市宣武区人民法院立案庭 (88)
2. 彩民对彩票管理规程提起诉讼, 人民法院是否
受理 北京市宣武区人民法院立案庭 (91)
3. 鉴定结果不属医疗事故, 法院是否应予
受理 北京市怀柔区人民法院告诉申诉庭 (93)
4. 见义勇为行为人在见义勇为过程中遭到损害,
起诉要求受益人给予经济补偿, 人民法院是否
应当受理 江苏省高级人民法院立案庭 (95)
5. 未经房管部门指定的承租人提起的房屋租赁纠纷案件
法院可否直接受理 上海市卢湾区人民法院立案庭 (97)
6. 董事会成员对董事长不执行股东会决议的起诉,
法院应否受理 上海市虹口区人民法院立案庭 (100)
7. 农村养老保险纠纷劳动部门不予受理后人民
法院是否受理 上海市松江区人民法院立案庭 (103)
8. 房屋置换未经未成年同住人同意, 该未成年人
能否起诉 上海市宝山区人民法院立案庭 (106)
9. 人民法院对当事人因发放土地补偿费、土地安置补助
费引发的纠纷能否受理 … 江苏省高级人民法院立案庭 (108)
10. 诉讼时效期间届满是否构成不予受理的

- 理由 江苏省高级人民法院立案庭 (110)
11. 陈庆华诉刘忠谋借款一案人民法院是否应当受理 河南省信阳市浉河区人民法院 (112)
12. 道路交通事故经交通管理部门调解处理, 并已全部履行后, 一方当事人又向法院提起损害赔偿的诉讼, 法院是否应当受理 ... 巴州中级人民法院立案庭 (114)
13. 房屋建筑经有关行政机关确认为违章建筑, 对违章者处以罚款处罚后, 当事人一方以该违章建筑侵害了其人身、财产安全为由诉至法院, 法院能否受理 吉安市吉州区人民法院立案庭 (117)
14. 军产房纠纷人民法院是否受理 张名实 (120)
15. 诉讼主体不合格, 当事人坚持起诉的, 人民法院是否受理 张名实 (122)
16. 合同约定可申请仲裁也可起诉的当事人直接向人民法院起诉的, 法院是否受理 张名实 (124)
17. 拆迁引起的房屋纠纷, 人民法院是否可以受理 张名实 (126)
18. 确认仲裁条款效力的案件, 是否以仲裁委员会的裁决为起诉的前提条件 张名实 (128)
19. 因农村承包经营合同纠纷提起诉讼, 是否以基层调解为前置程序 张名实 (129)
20. 涉外离婚案件, 对方下落不明, 中方如何提起诉讼 张名实 (130)
21. 关于发包方所属少数村民以发包方为被告, 要求“确认农业承包合同效力”提起诉讼, 人民法院应否受理 黄贵枝 (132)
22. 香港特别行政区法人、组织或公民向内地人民法院申请承认和执行香港法院的判决, 人民法院是否受理 黄贵枝 (134)
23. 邻居阻挡翻修共用墙体能否到法院起诉,

- 法院是否受理 路光仁 (135)
24. 男女登记离婚后, 因子女抚养费问题一方
翻悔, 另一方向法院提出诉讼, 法院是否
受理 于桂梅 (137)
25. 船舶发生海上碰撞造成他船损害与以该船作抵
押的借款合同纠纷案件, 应由何地法院受理 ... 郑庆铭 (139)
26. 民办学校被教委撤销, 学生可否就学费提起
民事诉讼 周 斌 (142)
27. 哪些案件须经前置程序处理, 法院才能
受理 袁泽君 张群德 (145)
28. 与居住在海外的丈夫离婚应该在哪里提起
诉讼 路光仁 (148)
29. 民事再审案件中当事人是否能够申请撤诉 ... 徐力英 (150)
30. 未经公安机关处理的道路交通事故人民法院
是否受理 陈希良 (154)
31. 人民法院是否应该受理该撤销权诉讼 周正荣 (156)
32. 因女扎手术引起损害赔偿法院应否受理 唐永华 (159)
33. 子女探视权纠纷如何审查立案 范 凡 (164)
34. 单位集资建房, 职工未按期付款人民法院应否
受理 刘 俭 (166)
35. 股权受让人对转让人虚构公司资产要求退还股
金并赔偿损失能否受理 竺伟康 (168)
36. 该损害赔偿纠纷能否适用“先刑后民”原则
不予受理 陈 瑶 (172)
37. 在居民住宅区内发生的交通事故人民法院能否
直接受理 刘 林 (174)
38. 上级人民法院对下级人民法院报送的上诉案
件, 认为上诉无效的, 是否应当由立案庭作
出不予受理的裁定 郭 平 (175)
39. 恒积大厦部分预租客户起诉上海市徐汇区公

- 证处民事赔偿法院是否受理 赵来英 胡勇敏 (178)
40. 非婚生子女抚养纠纷该不该受理 崔资奇 (182)
41. 债务纠纷还是代销合同纠纷 姜 宏 (185)
42. 登记离婚后对财产发生纠纷能否到法院起诉 ... 金 蝶 (187)
43. 企业销售人员对尚未收回的货款, 自己打欠条给单位, 单位起诉该销售人员, 法院应否受理 陈晓军 (189)
44. 劳动仲裁委员会对劳动争议案件不予受理, 人民法院能否受理 周红平 (191)
45. 该案原告的起诉是否超过诉讼时效 侯雪梅 (194)
46. 申请财产保全错误, 造成经济损失赔偿案法院是否受理 白相云 (196)
47. 强行剃光他人头发案法院应否受理 陈晓军 (203)
48. 此案是适用裁定驳回起诉还是判决驳回诉讼请求 孔翔翎 (205)
49. 购买房屋后尚未登记过户, 买房人是否有权起诉邻居妨碍通行 徐维海 (207)

四、审判、证据

1. 遗失商业承兑汇票是否可以适用公示催告程序, 如何适用这种程序 上海市徐汇区人民法院立案庭 (209)
2. 民事撤诉裁定是否要通知双方当事人和第三人 刘志远 (211)
3. 经常居住地的起止时间如何计算 侯雪梅 (213)
4. 解决有关清偿责任的争议是否适用督促程序 袁泽君 张群德 (215)
5. 债权人对担保合同中的保证人是否可以申请支付令方式主张债权 李 涛 (218)
6. 如何认定挂靠企业的性质 刘长远 (224)
7. 这起人身损害赔偿案件是否适用举证责任倒置

原则	张 南 (226)
8. 本案是否适用举证责任倒置原则	吴 刚 (229)
9. “工龄买断款”能否作为夫妻共同财产处理 ...	张学海 (232)
10. 离婚案应如何适用法律	钟富胜 (234)
11. 事实不清, 证据不足应裁定驳回起诉, 还是 应判决驳回诉讼请求	吴毛旦 (237)
12. 法院能否强制当事人做亲子鉴定	金 蝶 (242)
13. 交通事故中的财产损失是否包括被损车辆 停运损失	刘向东 (243)
14. 被盗机动车辆肇事后谁承担赔偿责任 ...	刘向东 (246)
15. 哪些案件人民检察院不能抗诉	张春翔 (248)
16. 民事申诉案件可否进行申诉和解	谢应明 (251)
17. 更正离婚调解书上的部分错误是否需要启动 再审程序	伍明星 陈太学 (255)

五、法律适用

1. 怎样理解民事诉讼中主管的范围	刘志远 (258)
2. 对没有制作调解书的案件是否可以再审	刘志远 (261)
3. 如何理解和运用“暂缓执行”措施	刘志远 (263)
4. 怎样写好驳回申诉通知书	刘志远 (268)
5. 一审立案如何适用《中华人民共和国民事诉讼法》 第一百零八条的规定	龚后如 (270)
6. 如何理解和运用管辖权异议	贾源梅 (275)
7. 如何进行证据保全	贾源梅 (279)
8. 如何运用诉前财产保全这一民事强制措施	刘长远 (281)
9. 如何正确适用不予受理、驳回起诉的规定	刘朝晖 (287)
10. 如何理解无独立请求权的第三人	任生林 (292)
11. 什么叫格式合同, 如何界定和理解格式合同 条款	黄红晖 (297)
12. 《中华人民共和国合同法》第十条规定的	

- “其他形式”包括哪些形式 黄红晖 (299)
13. 《中华人民共和国合同法》规定订立合同的 8
个条款中, 是否有主要条款与普通条款, 必备
条款与一般性条款之分, 哪些是必备条款 ... 曾 宏 (301)
14. 如何理解《中华人民共和国合同法》第二条
确定的调整范围 曾 宏 (303)
15. 票据纠纷案件立案审查中应注意哪些问题 ... 刘有朋 (307)
16. 督促程序案件如何立案审查 宋广民 (310)
17. 破产案件如何立案审查 孙胜章 (313)
18. 反诉案件如何立案审查 梁振华 (318)
19. 如何正确适用期间和送达 刘朝晖 (324)
20. 公示催告程序中的除权判决生效后, 当事人
申请执行, 法院能否受理 杨玉平 (332)
21. 金融机构遗失存单能否申请公示催告 石丽屏 (334)
22. 如何理解和运用民事案件中的公告送达 肖 明 (337)
23. 受送达人拒收邮寄送达的法律文书是否视为
送达 黄丽华 (341)

第二编 行政、赔偿立案

1. 行政机关工作人员在执法中将相对人致伤, 是侵
权案件, 还是行政案件 ... 北京市大兴区人民法院立案庭 (345)
2. 对交通事故责任认定不服的可否立案
受理 上海市松江区人民法院立案庭 (347)
3. 关于自然资源确权的行政复议决定是否可提起
行政诉讼 河北省高级人民法院立案庭 (350)
4. 交警部门依法扣押的车辆被盗, 车主向人民法院
起诉, 法院是以民事案件立案, 还是以行政赔偿
案件立案 安徽省高级人民法院立案庭 (352)
5. 因地方行政文件违法而提起的诉讼, 人民法院

- 是否受理 张名实 (354)
6. 强制送养弃婴是否是行政诉讼受案范围 江法研 (355)
7. 赔偿请求人与赔偿义务机关达成赔偿协议后
可否又提起行政赔偿诉讼 曹文彬 (358)
8. 举报奖励纠纷可否作为行政案件受理 ... 余启球 胡钧德 (362)
9. 对产权交易所出具产权交易凭证行为不服可否
提起行政诉讼 包 蕾 (366)
10. 刑事赔偿决定能否申请立案强制执行 过传之 (370)
11. 技术发明人提出对高新技术的认定服务中心
不予受理可否提起行政诉讼 梅崇海 (372)
12. 该案是作为刑事赔偿案件还是作为行政诉讼
案件受理 陈建生 宋大学 杨秀芳 (376)
13. 不作为行政案件的举证责任由谁承担 张淑珍 (380)
14. 对限制人身自由的行政处罚不服, 可否向原告
所在地法院提起行政诉讼 包 蕾 (384)
15. 被开除学籍的学生提起行政诉讼, 法院是否立
案受理 黄丽华 (387)
16. 该案属于行政赔偿诉讼还是国家刑事赔偿 ... 张 宏 (389)
17. 该案是按刑事赔偿还是行政赔偿立案 刘有朋 (392)
18. 如何理解行政诉讼第三人 段延申 (394)
19. 国家赔偿案件如何立案审查 尹卫红 (398)
20. 如何对单独行政赔偿案件的立案审查 张 静 (402)
21. 如何确定行政诉讼的立案对象 文 勇 (406)
22. 交警大队作出的《道路交通事故责任认定书》
是行政行为, 还是鉴定结论 张胜利 马伟利 (409)
23. 如何理解《中华人民共和国行政诉讼法》
第三十九条 崔资奇 (413)

第三编 刑事、执行立案与诉讼费收取

1. 附带民事诉讼原告可否对未被提起公诉的共同
 被害人及其保证人提起附带民事诉讼 李卫民 (419)
2. 在刑事诉讼中,被告人在提交上诉状以后死
 亡,二审法院是否受理,怎么审理 曾 宏 (422)
3. 刑事公诉案件刑事部分已经审结,判决生效
 后,被害人仅以民事赔偿提起民事诉讼,如
 何受理 马 云 张志英 (423)
4. 刑事附带民事案件中的被告人是否可提起
 反诉 李小鹏 (426)
5. 如何理解最高人民法院《关于执行〈中华人民
 共和国刑事诉讼法〉若干问题的解释》第 89 条的
 规定 曾 宏 (429)
6. 本案原告可否申请执行…上海市卢湾区人民法院立案庭 (432)
7. 人民法院应否受理超过申请时效的执行
 申请 贺强兴 张一鸿 (434)
8. 该项判决能否立案执行 李银忠 (436)
9. 恢复执行应不应重新立案 杨崇岗 (438)
10. 对“人民法院在案件执行过程中采取强制
 措施的民事裁定书有错误”的申请再审是
 否受理 熊碧艳 (440)
11. 非诉执行案件 30 日内审查期间是否应计入
 执行期限 任睿妮 王利荣 (442)
12. 当事人在诉讼中减少诉讼标的该如何收取
 诉讼费 刘传富 刘雅婷 (444)
13. 二审中双方当事人自行达成和解协议,上
 诉人撤回上诉,后双方未能按和解协议履
 行,一方申请执行一审生效判决,法院应