

法官告诉您怎样打赢 债权债务官司

张闯 等编著



吉林人民出版社



法官告诉您怎样 打赢债权债务官司

吉林人民出版社

《法官说法丛书》编委会

丛书主编 张世琦 刘士琳 程凤义

编委会委员 (按姓氏笔画)

丁 萍	王 光	王丽君	王远新	牛 丽
公 民	尹量建	石文峰	龙英海	由 力
朴咏男	吕大可	伍彦俊	刘 山	刘士琳
刘文舸	刘丽霞	刘艳霞	关 巍	关铁宁
孙国武	杜甲华	李 蕊	李亚斌	李春华
李美荣	李路华	杨九屹	杨玉宾	杨立云
杨兆峰	杨翠萍	杨德庆	吴凤君	何永昌
何连涛	佟丽萍	张 力	张 文	张 莉
张尤佳	张世琦	张东辉	张会永	张丽佳
张宝利	张俊英	张曼莉	陈佳茵	陈秋红
周 全	赵 凯	赵建国	郝建设	逢竹林
姜 玉	洪 波	洪晓梅	姚天冲	高 兵
高艳军	郭文丽	郭雪飞	涂世奎	黄书立
曹允志	常文革	隋 军	隋 军	(女)
程凤义	解玉环	路 刚		

选题策划 刘士琳

本册编著 张 闯 梁 艳 李 畅 编著

前 言

以前人们常说，“学好数理化，走遍全天下”。现在不同了。当今是市场经济时代，是法制建设日益健全的时代。搞经济活动，只懂数、理、化而不会签合同，有了纠纷不会依法处理，不会打官司，不懂得运用法律武器来维护自己的合法权益，这肯定不行。因此，我们可以肯定地说，在当今，不懂法律常识，不会依法处理问题，不是完全的文化人，其经营、事业的发展肯定会受到影响。

官司，因其性质不同，打法也不同。比如刑事官司，公诉机关说某人有罪，就得拿出有罪的证据，没有证据硬说人家有罪，甚至把人拘留了、逮捕了，弄错了，不仅要向人家赔礼道歉，还必须赔偿由此造成的经济损失。公诉机关不能说出类似“你说你无罪，你有证据吗？”这样的话，因为公诉刑事案件，公诉机关必须拿出证明被告人有罪的证据。但民事案件就不同了。张三说李四欠他5万元不还，并且向法院起诉了，张三就要提出李四欠钱的证据；李四为了说明自己不欠钱，也必须拿出不欠钱的证据，说明不欠张三的钱，或者说明张三的证据是虚假的。如果李四拿不出，光有张三的证据，李四就有可能败诉，不得不偿还张三5万元。

官司有三种，即：刑事、民事、行政这三种。人们打





官司，或者司法机关处理这三种案件，都必须严格执行《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》和《行政诉讼法》所规定的步骤、程序，否则就无法保证案件的质量，无法保护当事人的合法权益。

干什么事情都一样，都得有一定的程序、步骤。生活中有些事情违反了正常程序，做错了，可以重做；但打官司是个严肃问题，不允许拿当事人的合法权益当儿戏。为了确保案件质量，保护当事人的合法权益，国家制定了《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》和《行政诉讼法》等程序法律。这些法律，是法学的基本常识，也是打官司的基本常识。不管打什么样的官司，司法机关和当事人，都必须遵守和执行这些法律。

为了满足广大读者学习法律知识、运用法律维护合法权益的需要，吉林人民出版社邀请正在从事审判工作的我来编写这套《法官说法丛书》，我也深知出版这套丛书的必要，然而，我是在职法官，繁重的办案任务，使我不能抽出更多的时间来写这套书，我只好邀请资深的法学专家、学者、教授们和我一起来完成这项任务。书稿写完后，交给我，由我对这套书各册进行统稿审阅。我认为内容正确无误，这才交给吉林人民出版社编审出版。

我们深信，这套书的出版，会为广大公民学法、用法带来方便，为正在或准备打官司的人提供帮助。同时，这套书也是普及法律知识的简明教材。我们的愿望如此，我们会如愿以偿。

丛书主编 张世琦

2010年7月

目 录

债的基础知识篇

1. 什么是债？
2. 债有哪些要素？
3. 什么是债权？
4. 债权有哪些权能？
5. 什么是债务？
6. 什么是合同之债？合同之债有哪些类型？
7. 什么是不当得利之债？
8. 不当得利之债如何承担？
9. 什么是无因管理之债？
10. 无因管理之债如何承担？
11. 什么是侵权之债？
12. 什么是一般侵权行为？一般侵权行为的构成要件是什么？
13. 什么是特殊侵权行为？特殊侵权行为的民事责任有哪几种类型？
14. 什么是共同侵权？共同侵权如何承担责任？
15. 侵权责任的承担方式有哪些？
16. 侵权人不承担责任和减轻责任的情形有哪些？
17. 什么是按份之债？





18. 什么是连带之债?
19. 什么是债的适当履行?
20. 什么是债的不适当履行?
21. 什么是债的不履行?
22. 什么是债的保全?
23. 什么是代位权?
24. 债权人如何行使代位权?
25. 债权人行使代位权产生哪些法律效力?
26. 什么是撤销权?
27. 债权人如何行使撤销权?
28. 债权人行使撤销权产生哪些法律效力?
29. 什么是债的担保?
30. 债的担保范围包括哪些?
31. 什么是反担保?
32. 何种情形下债的担保消灭?
33. 什么是保证?
34. 哪些人不能担任保证人?
35. 什么是一般保证?
36. 什么是连带责任保证?
37. 连带责任保证的保证人如何承担保证责任?
38. 保证合同的内容有哪些?
39. 保证期间如何确定?
40. 哪些情形下, 保证人不承担保证责任?
41. 什么是抵押?
42. 抵押权的实现方式有哪些?
43. 哪些财产可以抵押?
44. 哪些财产不能抵押?

45. 抵押权的设立有何法律效力?
46. 同一抵押物存在两个以上债权人如何处理?
47. 什么是最高额抵押?
48. 什么是质押?
49. 什么是动产质权?
50. 什么是权利质权?
51. 哪些权利质权的设立必须签订书面合同?
52. 什么是留置?
53. 留置权如何实现?
54. 什么是定金? 定金规则如何约束当事人?
55. 债权人可以将债权让与给第三人吗?
56. 哪些债权不能让与?
57. 债权让与产生何种法律效力?
58. 债务人可以将债务转移给第三人承担吗?
59. 哪些债务不能转移?
60. 债务承担产生何种法律效力?
61. 什么是债的概括承受?
62. 何种情形下发生债的概括承受?
63. 哪些情况导致债消灭?
64. 双方当事人互负债务可否相互抵销?
65. 债的抵销产生什么效力?
66. 什么是提存?
67. 提存产生哪些法律效力?
68. 债务人在何种情况下应当提存?
69. 哪些标的物不适于提存? 不适于提存的标的物如何处理?
70. 什么是债的免除?





71. 免除之后可否再要求债务人清偿?
72. 债务人可以提前履行债务吗? 提前履行产生的费用如何承担?
73. 债权人死亡, 其所享有的债权如何处理?
74. 债务人死亡, 其所承担的债务如何处理?

合同之债篇

75. 什么是合同?
76. 合同有哪些特征?
77. 合同应当以怎样的形式订立?
78. 合同的主要条款有哪些?
79. 合同应当按照何种程序订立?
80. 什么是要约?
81. 要约何时生效?
82. 要约有何效力?
83. 哪些原因导致要约失效?
84. 什么是要约邀请? 要约邀请与要约有何区别?
85. 什么是承诺?
86. 签订合同过程中可以反悔吗? 什么时候反悔不违反法律?
87. 合同何时成立?
88. 什么是缔约过失责任?
89. 当事人对合同内容未约定或约定不明如何处理?
90. 什么是合同的格式条款?
91. 因格式条款发生争议如何解决?
92. 什么是合同的免责条款?
93. 什么情形下免责条款无效?

94. 合同的生效要件有哪些?
95. 什么是附条件的合同?
96. 什么是附期限的合同?
97. 何种情形下合同无效?
98. 何种情形下合同效力待定?
99. 何种情形下当事人可以请求法院或仲裁机构撤销合同?
100. 合同无效、被撤销或不被追认产生什么法律后果?
101. 合同履行应当遵循什么原则?
102. 什么是双务合同履行中的抗辩权?
103. 什么是同时履行抗辩权?
104. 什么是先履行抗辩权?
105. 什么是不安抗辩权?
106. 当事人可以变更合同内容吗?
107. 当事人变更合同内容须履行什么程序?
108. 当事人可以解除合同吗?
109. 当事人解除合同须履行什么程序?
110. 合同解除产生何种法律效力?
111. 什么是违约责任?
112. 违约责任的归责原则是什么?
113. 什么是严格责任原则?
114. 什么是过错责任原则?
115. 违约方在何种情形下须继续履行合同?
116. 违约方在何种情形下须承担损害赔偿责任?
117. 违约方在何种情形下须采取补救措施?
118. 违约方在何种情形下须向非违约方支付违约金?





119. 违约方在何种情形下须向非违约方返还定金?
120. 违约金、定金和损害赔偿金三者可否同时适用?
121. 哪些情况下可以免除违约方的违约责任?
122. 什么是借款合同?
123. 借款合同的贷款人可否要求借款人提供担保?
124. 贷款人有哪些权利?
125. 贷款人有哪些义务?
126. 借款人有哪些权利?
127. 借款人有哪些义务?
128. 贷款人和借款人应当如何约定利率和支付利息?
129. 借款合同（借条）应当具备哪些内容?
130. 借款人可否提前还债?
131. 提前还债利息如何计算?
132. 什么是买卖合同?
133. 买卖合同当事人如何确定交付时间?
134. 买卖合同当事人如何确定交付地点?
135. 买卖合同标的毁损灭失的风险如何承担?
136. 双方当事人就买卖合同标的的质量发生争议如何处理?
137. 买卖合同的卖方有哪些权利?
138. 买卖合同的卖方有哪些义务?
139. 买卖合同的买方有哪些权利?
140. 买卖合同的买方有哪些义务?
141. 什么是分期付款买卖合同?
142. 分期付款买卖合同产生纠纷如何处理?
143. 凭样品买卖合同产生纠纷如何处理?
144. 什么是试用买卖合同?

145. 试用买卖合同产生纠纷如何处理?
146. 什么是赠与合同?
147. 赠与人可否撤销赠与合同?
148. 赠与人有哪些权利?
149. 赠与人有哪些义务?
150. 受赠人有哪些权利?
151. 受赠人有哪些义务?
152. 什么是租赁合同?
153. 出租人有哪些义务?
154. 出租人有哪些权利?
155. 承租人有哪些义务?
156. 承租人有哪些权利?
157. 出租人将租赁物卖给第三人是否影响承租人的权利?
158. 何种情况下可以解除租赁合同?
159. 什么是运输合同?
160. 什么是客运合同?
161. 客运合同中旅客有哪些义务?
162. 客运合同中承运人有哪些义务?
163. 什么是货运合同?
164. 货物在运输途中发生毁损、灭失的如何处理?
165. 什么是委托合同?
166. 委托合同中的受托人有哪些义务?

债的其他实现方式篇

167. 合伙企业不能清偿到期债务，债权人如何实现债权?





168. 个人独资企业不能清偿到期债务，债权人如何实现债权？
169. 债务人是个体工商户的，债权人如何实现债权？
170. 债务人是法人的分支机构的，债权人如何实现债权？
171. 公司股东对公司债务承担什么责任？
172. 何种情形下股东要对公司债务承担连带责任？
173. 如果债务人破产，债权人还能不能实现债权？
174. 债务人破产，对债务人的特定财产享有担保物权的债权人可以行使何种权利？
175. 破产人按照何种程序进行破产清算？
176. 什么是破产费用？破产费用包括哪些？
177. 什么是共益债务？共益债务包括哪些？
178. 什么是夫妻共同债权？
179. 如何认定夫妻共同债权？
180. 夫妻一方隐匿转移夫妻共同债权，另一方如何维护自己的合法权益？
181. 什么是夫妻共同债务？
182. 离婚纠纷中夫妻共同债务如何处理？
183. 什么是夫妻共同经营所负的债务？
184. 什么是夫妻个人债务？
185. 夫妻一方赌博所欠债务如何承担？
186. 以逃避债务为目的约定由个人承担的债务，对债权人是否有效？
187. 什么是离婚后的共同债务？离婚后的债务如何处理？

债权诉讼程序篇

189. 什么是地域管辖？
188. 什么是级别管辖？
190. 什么是特殊地域管辖？
191. 什么是专属管辖？
192. 什么是协议地域管辖？
193. 当事人认为不应由受诉人民法院管辖时应该如何处理？
194. 人民法院如何处理当事人的管辖异议？
195. 债权人起诉应当符合哪些条件？
196. 当事人如何交纳诉讼费用？
197. 债权债务案件的诉讼费用如何计算？
198. 当事人有哪些诉讼权利？
199. 债权人或债务人一方人数众多如何进行诉讼？
200. 债权人或债务人如何委托诉讼代理人？
201. 与他人争议的诉讼标的有法律上的利害关系时应当如何处理？
202. 什么是民事诉讼证据？其种类有哪些？
203. 债权人或债务人如何承担举证责任？
204. 哪些事实无需举证证明？
205. 债权人或债务人提交证据的期限是多久？
206. 债权人或债务人如何通过新证据实现自己的权利？
207. 如何申请证人出庭？
208. 证据有毁损灭失风险时，债权人或债务人可以采取什么措施？





209. 债务人对欠条的真实性有异议可以采取什么措施?
210. 什么是诉讼时效? 债权人或债务人应当如何把握诉讼时效?
211. 债权债务纠纷的诉讼时效为多久?
212. 诉讼时效如何计算?
213. 还款期不明的债务纠纷如何计算诉讼时效?
214. 什么是财产保全? 申请财产保全应当符合哪些条件?
215. 当事人申请财产保全的范围如何确定?
216. 财产保全采取哪些方法?
217. 财产被采取保全措施后可否予以解除?
218. 什么是先予执行? 如何申请先予执行?
219. 什么情况下诉讼中止?
220. 什么情况下诉讼终结?
221. 债权人或债务人不服一审判决如何救济?
222. 对于上诉案件, 第二审人民法院如何处理?
223. 什么是再审?
224. 当事人如何申请再审?
225. 哪些情形下, 人民法院应当再审?
226. 什么是抗诉?
227. 债务人下落不明, 债权人如何实现债权?
228. 如何申请宣告失踪?
229. 法院宣告失踪的法律后果是什么?
230. 如何申请宣告死亡?
231. 债权人如何向法院申请支付令?
232. 债务人不执行生效法律文书怎么办?

233. 人民法院的执行机构负责执行哪些生效法律文书?
234. 人民法院可以采取哪些强制执行措施?
235. 执行行为违反法律规定的, 当事人、利害关系人如何救济?
236. 执行过程中双方当事人可以和解吗?
237. 执行完毕后, 据以执行的判决、裁定和其他法律文书确有错误, 怎么办?
238. 何种条件下, 人民法院应当中止执行?
239. 何种条件下, 人民法院应当终结执行?
240. 涉外债权债务诉讼应当遵循哪些原则?
241. 涉外诉讼如何确定管辖法院?
242. 被执行人或者其财产不在我国领域内, 如何执行?

