

高等学校法学专业核心课程教材



民事诉讼法

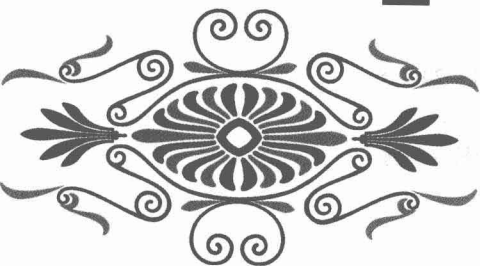
(第二版)

张卫平 主编



高等教育出版社
HIGHER EDUCATION PRESS

高等学校法学专业核心课程教材



民事诉讼法

(第二版)

Minshi Susongfa

■ 张卫平 主编

■ 撰稿人(按汉语拼音排序)

胡亚球 刘 敏 翁晓斌

吴英姿 张卫平



高等教育出版社·北京
HIGHER EDUCATION PRESS BEIJING

内容提要

本教材由数位长期从事民事诉讼法研究和教学工作的教授共同撰写,积淀了作者的学术研究成果和教学经验。作者根据现行的民事诉讼法律文本——法条、最高人民法院的司法解释等,系统、清晰地阐述了我国民事诉讼的主要制度和基本原理,内容涉及民事诉讼的概念、特性、基本理念、与相邻制度的关系、诉、管辖、当事人、证据、审判程序、裁判、执行制度等。本书注重对制度与理论的重点、难点的提炼和解析,注重理论与实践的结合,注重对制度原理的阐释,因而有利于读者更好地把握和运用民事诉讼法的基本制度和原理。

本书可供法学专业本科生使用,也可作为其他专业和层次人员的教学参考读物。

图书在版编目(CIP)数据

民事诉讼法/张卫平主编.—2版.—北京:高等教育出版社,2011.8
ISBN 978-7-04-031987-3

I. ①民… II. ①张… III. ①民事诉讼法—中国—高等学校—教材
IV. ①D925.1

中国版本图书馆CIP数据核字(2011)第121465号

策划编辑 宋 军 责任编辑 王亚敏 封面设计 杨立新
版式设计 余 杨 责任校对 刘春萍 责任印制 朱学忠

出版发行 高等教育出版社
社 址 北京市西城区德外大街4号
邮政编码 100120
印 刷 涿州市京南印刷厂
开 本 787mm×960mm 1/16
印 张 24
字 数 490千字
购书热线 010-58581118
咨询电话 400-810-0598

网 址 <http://www.hep.edu.cn>
<http://www.hep.com.cn>
网上订购 <http://www.landaco.com>
<http://www.landaco.com.cn>

版 次 2006年5月第1版
2011年8月第2版
印 次 2011年8月第1次印刷
定 价 35.00元

本书如有缺页、倒页、脱页等质量问题,请到所购图书销售部门联系调换。
版权所有 侵权必究
物 料 号 31987-00

作者简介

(以撰写章节先后排序)

张卫平,清华大学法学院教授,博士生导师。现任中国民事诉讼法学研究会(筹)会长、最高人民检察院咨询委员、《清华法学》主编。毕业于西南政法大学,1999年初调入清华大学法学院任教。1993年从讲师直接破格评聘为教授,1996年获博士生导师资格。在《法学研究》、《中国法学》等杂志上发表学术论文一百二十余篇,出版个人独著11部。

翁晓斌,毕业于西南政法大学,法学博士。现任浙江大学光华法学院教授,中国法学会民事诉讼法学研究会理事,主要研究领域为民事诉讼法学。曾在《法学研究》、《中国法学》、《现代法学》等刊物发表学术论文二十余篇。

胡亚球,西南政法大学诉讼法学硕士,苏州大学宪法学与行政法学博士。现为苏州大学王健法学院党委书记,教授,诉讼法学学科带头人,中国法学会民事诉讼法学研究会常务理事,中国法学教育研究会理事,江苏省法学会民事诉讼法学研究会副会长。曾在《中国法学》、《法学评论》、《现代法学》、《法商研究》、《法学》等刊物发表学术论文数十篇,出版《中国民事诉讼的理论与实践》、《中国仲裁制度的改革与完善》、《民事诉讼制度的理论基础》等近10部著作。

吴英姿,1986年起先后在南京大学法律系、法学院、社会学系学习,获得法学学士、硕士、博士学位,2006—2009年在中国人民大学法学院从事博士后研究工作。现为南京大学法学院副院长、教授。研究方向为民事诉讼法学、司法制度、法律社会学。兼任中国法学会民事诉讼法学专业委员会理事、江苏省法学会民事诉讼法学研究会副会长。在《法学研究》、《中国法学》、《中外法学》等学术刊物上发表论文数十篇。

刘敏,2002年毕业于中国人民大学法学院诉讼法学专业,获法学博士学位。现任南京师范大学法学院教授、博士生导师。主持国家社科基金项目1项,国家社科基金重大招标项目子课题1项,省部级科研项目4项。出版《裁判请求权研究——民事诉讼的宪法理念》、《当代中国的民事司法改革》、《原理与制度:民事诉讼法修订研究》等个人学术专著3部,在专业刊物上发表学术论文六十余篇。

修 订 说 明

本教材初版于2006年,至今已有五年。五年当中,2007年《民事诉讼法》进行局部修改。其间,最高人民法院出台了若干有关民事诉讼的司法解释(如《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉审判监督程序若干问题的解释》)。初版教材的部分内容因此滞后于现行法律和司法解释。此外,五年当中,民事诉讼理论研究也有所发展。为使本教材适应这些变化、与时俱进,我们对初版教材给予相应修订。

本次修订中,我们根据民事诉讼法教学特性,对各章节作了调整,使教材的内容安排更加合理。为使课堂学习更有成效,我们还对每一章的体例进行调整,增加了“本章导言”,引领学生学习;增加了术语表,以使学生注重关键术语;增加了思考题,便于课下复习和理解所学知识;增加了案例,以培养学生运用理论分析实际问题的能力。

本次修订,作者队伍及写作分工略有变化。具体分工如下:张卫平,第一章、第二章、第七章、第八章、第九章、第十三章;翁晓斌,第三章、第二十章、第二十一章;吴英姿,第十七章;胡亚球,第五章、第十四章、第十八章、第二十二章;刘敏,第十章、第十二章、第十五章、第十六章;张卫平、翁晓斌,第十一章;张卫平、吴英姿,第六章;吴英姿、胡亚球,第四章;吴英姿、刘敏、胡亚球,第十九章。

张卫平

2011年3月

目 录

第一章 民事诉讼法概述	1
【本章导言】	1
第一节 民事纠纷与民事诉讼	1
一、民事纠纷	1
二、民事诉讼	2
第二节 民事诉讼制度的目的	4
一、研究意义	4
二、民事诉讼制度目的的含义	4
三、有关民事诉讼制度目的的学说	5
第三节 民事诉讼与相邻制度的关系	7
一、民事诉讼与人民调解制度	7
二、民事诉讼与仲裁制度	9
三、民事诉讼与劳动争议仲裁制度	10
第四节 民事诉讼法	11
一、民事诉讼法的含义	11
二、民事诉讼法的性质和地位	12
三、民事诉讼法的效力	12
【术语表】	13
【思考题】	13
【案例】	13
第二章 民事诉讼法的基本原则	15
【本章导言】	15
第一节 民事诉讼法基本原则概述	15
一、民事诉讼法基本原则的含义	15
二、民事诉讼法基本原则的功能	17
三、民事诉讼法基本原则的体系	17
第二节 诉讼当事人平等原则	18
一、诉讼当事人平等原则的含义	18

二、诉讼当事人平等原则的依据	19
第三节 辩论原则	19
第四节 处分原则	22
【术语表】	25
【思考题】	25
【案例】	25
第三章 民事诉讼基本制度	26
【本章导言】	26
第一节 概述	26
第二节 合议制度	27
一、合议制度的含义与意义	27
二、合议制的组织形式	27
三、合议庭的职能与活动原则	28
四、合议庭与审判委员会的关系	28
第三节 回避制度	29
一、回避制度的含义与意义	29
二、回避制度的适用对象与法定事由	29
三、回避的方式与程序	30
第四节 公开审判制度	31
一、公开审判制度的含义与意义	31
二、公开审判制度的内容	31
第五节 两审终审制度	32
一、两审终审制度的含义	32
二、我国审级制度的选择	32
【术语表】	33
【思考题】	33
第四章 民事诉讼法律关系	34
【本章导言】	34
第一节 民事诉讼法律关系概述	34
第二节 民事诉讼法律关系的构成要素	35
一、民事诉讼法律关系的主体	35
二、民事诉讼法律关系的内容	36
三、民事诉讼法律关系的客体	36
第三节 民事诉讼法律事实	37
一、诉讼事件	37

二、诉讼行为	37
【术语表】	38
【思考题】	39
第五章 民事诉讼的主管与管辖	40
【本章导言】	40
第一节 法院概述	40
一、人民法院的性质及组织体系	40
二、人民法院的职权	41
第二节 民事诉讼的主管	42
一、主管的含义与意义	42
二、主管的确定标准和范围	42
三、法院主管与其他机关、社会组织主管的关系	43
四、法院内部主管关系及协调原则	44
第三节 民事诉讼管辖概述	44
一、管辖的含义与意义	44
二、确定管辖的原则	45
三、管辖的分类	46
第四节 级别管辖	47
一、级别管辖的概念	47
二、确定级别管辖的标准	47
三、级别管辖的内容	48
第五节 地域管辖	49
一、地域管辖概述	49
二、一般地域管辖	49
三、特殊地域管辖	51
四、专属管辖	54
五、共同管辖和选择管辖	55
六、协议管辖	56
第六节 裁定管辖	56
一、移送管辖	57
二、指定管辖	57
三、管辖权的转移	58
第七节 管辖权异议	58
一、管辖权异议的概念	58
二、管辖权异议的要件	59

三、法院对管辖权异议的处理	59
【术语表】	60
【思考题】	60
【案例】	60
第六章 当事人、诉讼代理人	62
【本章导言】	62
第一节 当事人概述	62
一、当事人的概念	62
二、诉讼权利能力和诉讼行为能力	63
三、当事人的诉讼权利和诉讼义务	64
四、当事人适格	64
五、当事人的变更	66
第二节 原告与被告	67
一、原告与被告的概念	67
二、原告与被告的确定	67
三、特殊情形下的诉讼主体资格问题	68
第三节 诉讼代理人	70
一、诉讼代理人概述	70
二、法定诉讼代理人	72
三、委托诉讼代理人	73
【术语表】	76
【思考题】	76
第七章 共同诉讼、第三人诉讼	78
【本章导言】	78
第一节 共同诉讼	78
一、共同诉讼概述	78
二、必要共同诉讼	80
三、普通共同诉讼	85
四、共同诉讼的诉讼代表人制度	87
第二节 第三人诉讼	90
一、有独立请求权的第三人	90
二、无独立请求权的第三人	91
【术语表】	96
【思考题】	96
【案例】	97

第八章	诉权与诉	99
	【本章导言】	99
	第一节 诉权	99
	一、诉权的含义	99
	二、关于诉权的理论学说	100
	第二节 诉	104
	一、诉的含义	104
	二、诉的种类	105
	三、诉的利益	107
	四、诉讼标的	109
	五、诉的合并	114
	六、诉的变更	115
	七、诉的追加	117
	【术语表】	117
	【思考题】	117
	【案例】	117
第九章	证据、证明	118
	【本章导言】	118
	第一节 证据	118
	一、证据概述	118
	二、证据的种类	120
	三、证据保全	125
	四、证据保全的方法	126
	五、人民法院调查收集证据	126
	第二节 证明	127
	一、证明对象	127
	二、证明责任	132
	三、证明标准	137
	四、举证时限制度	138
	五、质证	142
	六、认证	144
	【术语表】	145
	【思考题】	146
	【案例】	146
第十章	期间、送达和诉讼费用	148

【本章导言】	148
第一节 期间	148
一、期间的概念和意义	148
二、期间的种类	149
三、期间的计算	150
四、期间的耽误和顺延	151
第二节 送达	152
一、送达的概念和意义	152
二、送达的方式	153
三、送达回证和送达效力	155
第三节 诉讼费用	156
一、诉讼费用的概念和意义	156
二、诉讼费用的种类	157
三、诉讼费用的负担和交纳	159
四、诉讼费用的缓、减、免	161
【术语表】	163
【思考题】	163
第十一章 裁判	164
【本章导言】	164
第一节 裁判的种类:判决、裁定与决定	164
一、判决的含义	164
二、裁定	165
三、决定	165
第二节 判决种类的划分	166
一、给付判决、确认判决和形成判决	166
二、对席判决和缺席判决	167
三、原判决和补充判决	168
四、诉讼判决和非讼判决	168
五、全部判决和部分判决	169
六、终局判决和中间判决	169
第三节 判决的内容	170
一、诉讼参加人的基本情况	170
二、案由、诉讼请求、争议的事实和理由	170
三、判决认定的事实、理由和法律根据	170
四、判决结论	171

	五、诉讼费用的负担	171
	六、上诉期间和上诉法院	171
第四节	判决书的补正	171
第五节	判决的效力	172
	一、我国以往的学说及其缺陷	172
	二、判决的附随效力	175
第六节	判决的既判力	177
	一、既判力的含义	177
	二、既判力的作用	178
	三、既判力的主观范围	179
	四、既判力的客观范围	182
	五、既判力的基准时	187
	【术语表】	189
	【思考题】	190
	【案例】	190
第十二章	诉讼保障制度	191
	【本章导言】	191
第一节	财产保全	191
	一、财产保全的概念	191
	二、诉讼财产保全	192
	三、诉前财产保全	193
	四、财产保全的范围和措施	194
	五、财产保全的解除与财产保全错误的损失赔偿	195
第二节	先予执行	196
	一、先予执行的概念和意义	196
	二、先予执行的适用范围和条件	196
	三、先予执行的程序	197
	四、先予执行错误的补救	198
第三节	对妨害民事诉讼的强制措施	198
	一、对妨害民事诉讼的强制措施的概念和性质	198
	二、对妨害民事诉讼的强制措施的意义	199
	三、妨害民事诉讼行为的构成和种类	200
	四、对妨害民事诉讼的强制措施的种类及适用	203
	【术语表】	205
	【思考题】	206

第十三章	第一审程序——普通程序	207
	【本章导言】	207
	第一节 普通程序的含义	207
	第二节 起诉和受理	208
	一、起诉	208
	二、受理	212
	第三节 开庭审理前的准备工作	213
	第四节 开庭审理	214
	一、概述	214
	二、主要程序	215
	第五节 延期审理	217
	第六节 审结期限	217
	第七节 法院调解	217
	一、法院调解概述	217
	二、调解协议及其效力	220
	第八节 撤诉	222
	一、撤诉的含义	222
	二、撤诉的条件	222
	三、撤诉的法律效果	223
	四、按撤诉处理的几种情形	223
	第九节 缺席判决	223
	第十节 反诉	224
	一、反诉的概念和性质	224
	二、反诉的要件	226
	三、反诉的程序	227
	第十一节 诉讼上的抵消	227
	第十二节 诉讼中止和诉讼终结	229
	一、诉讼中止	229
	二、诉讼终结	231
	【术语表】	231
	【思考题】	231
	【案例】	232
第十四章	第一审程序——简易程序	233
	【本章导言】	233
	第一节 简易程序的概念及意义	233

一、简易程序的概念	233
二、简易程序的意义	234
第二节 简易程序的特点	234
一、起诉方式简便	234
二、受理程序简便	235
三、传唤方式简便	235
四、实行独任审判	235
五、审理程序简便	235
六、审理期限较短	236
七、当庭宣判原则	236
【术语表】	237
【思考题】	237
【案例】	237
第十五章 第二审程序	239
【本章导言】	239
第一节 第二审程序概述	239
一、第二审程序的概念	239
二、第二审程序的意义	240
第二节 上诉的提起与受理	240
一、上诉的提起	240
二、上诉的受理	242
三、上诉的撤回	243
第三节 上诉案件的审理	243
一、审理前的准备	243
二、开庭审理	243
三、径行判决	244
四、上诉案件的审理范围	244
五、对上诉案件的调解	244
六、上诉案件的审理期限	245
第四节 上诉案件的裁判	245
一、对第一审判决提起上诉的裁判	245
二、对第一审裁定提起上诉的裁判	246
三、第二审人民法院判决、裁定的效力	246
【术语表】	247
【思考题】	247

【案例】	248
第十六章 再审程序	249
【本章导言】	249
第一节 再审程序概述	249
一、再审程序的概念	249
二、再审程序与第二审程序的区别	250
第二节 人民法院行使审判监督权引发的再审程序	250
一、本法院引发的再审程序	250
二、最高人民法院和上级人民法院引发的再审程序	251
第三节 当事人申请再审引发的再审程序	252
一、当事人申请再审的概念	252
二、当事人申请再审的条件	252
三、对再审申请的受理	254
四、对申请再审案件的审查	255
第四节 人民检察院行使抗诉权引发的再审程序	256
一、民事抗诉的概念	256
二、民事抗诉的条件	256
三、民事抗诉的程序	257
第五节 再审案件的审判	258
一、再审案件的审理	258
二、再审案件的裁判	258
【术语表】	259
【思考题】	259
【案例】	259
第十七章 特别程序	261
【本章导言】	261
第一节 特别程序概述	261
一、特别程序的概念	261
二、特别程序的特点	262
第二节 选民资格案件审理程序	263
一、选民资格案件的起诉与受理	263
二、选民资格案件的审理	264
第三节 宣告失踪程序	264
一、申请宣告公民失踪的条件	264
二、对宣告公民失踪案件的审理	265

	三、失踪人财产的管理	265
	四、对失踪人重新出现的处理	266
第四节	宣告死亡程序	266
	一、申请宣告公民死亡的条件	266
	二、对宣告公民死亡案件的审理	267
	三、宣告公民死亡的法律后果	268
第五节	民事行为能力认定程序	269
	一、认定公民无民事行为能力或者限制民事行为能力的条件	269
	二、审理程序	270
	三、原判决的撤销与民事行为能力的恢复	271
第六节	认定财产无主程序	272
	一、认定财产无主案件的概念	272
	二、审理程序	273
	三、对财产所有人重新出现的处理	273
	【术语表】	273
	【思考题】	273
	【案例】	274
第十八章	督促程序、公示催告程序	276
	【本章导言】	276
第一节	督促程序	276
	一、督促程序概说	276
	二、支付令的申请和受理	278
	三、人民法院对支付令申请的审查和处理	279
	四、债务人的异议和督促程序的终结	281
第二节	公示催告程序	282
	一、公示催告程序概述	282
	二、公示催告的申请和受理	284
	三、申报权利与除权判决	287
	【术语表】	289
	【思考题】	289
	【案例】	289
第十九章	涉外民事诉讼程序	291
	【本章导言】	291
第一节	涉外民事诉讼程序概述	291
	一、涉外民事诉讼程序的含义	291

	二、涉外民事诉讼程序的基本原则	293
第二节	涉外民事诉讼管辖	296
	一、涉外民事诉讼管辖概说	296
	二、涉外民事诉讼管辖的种类	297
	三、涉外民事诉讼管辖的冲突及解决	300
第三节	涉外民事诉讼的送达、期间和财产保全	302
	一、送达	302
	二、期间	304
	三、涉外财产保全	305
第四节	司法协助	306
	一、司法协助概述	306
	二、一般司法协助	308
	三、特殊司法协助	311
	四、区际司法协助	315
	【术语表】	320
	【思考题】	320
	【案例】	322
第二十章	执行程序的一般规定	324
	【本章导言】	324
第一节	执行管辖和执行根据	324
	一、执行管辖	324
	二、执行根据	326
第二节	执行机构和执行当事人	327
	一、执行机构	327
	二、执行当事人	328
第三节	委托执行和协助执行	329
	一、委托执行	329
	二、协助执行	331
第四节	执行竞合和参与分配	332
	一、执行竞合	332
	二、参与分配	334
第五节	执行救济	335
	一、执行救济的概念	335
	二、执行异议	336
	三、执行异议之诉	340