



司法解释理解与适用丛书

最高人民法院 民事诉讼法司法解释 适用解答

奚晓明 杜万华 主编

人民法院出版社

PEOPLE'S COURT PRESS



司法解释理解与适用丛书

最高人民法院 民事诉讼法司法解释 适用解答

奚晓明 杜万华 主编

人民法院出版社

PEOPLE'S COURT PRESS

图书在版编目 (CIP) 数据

最高人民法院民事诉讼法司法解释适用解答 / 奚晓明,
杜万华主编. —北京: 人民法院出版社, 2015. 3

ISBN 978-7-5109-1171-2

I. ①最… II. ①奚… ②杜… III. ①民事诉讼法—
法律解释—中国 ②民事诉讼法—法律适用—中国
IV. ①D925.105

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2015) 第 033738 号

最高人民法院民事诉讼法司法解释适用解答

奚晓明 杜万华 主编

责任编辑 范春雪 兰丽专 肖瑾璟 丁丽娜
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京市东城区东交民巷 27 号 (100745)
电 话 (010) 67550525 (责任编辑) 67550558 (发行部查询)
65223677 (读者服务部)

客 服 QQ 2092078039
网 址 <http://www.courtbook.com.cn>
E-mail courtpress@sohu.com
印 刷 保定市中华美凯印刷有限公司
经 销 新华书店

开 本 787×1092 毫米 1/16
字 数 634 千字
印 张 37.75
版 次 2015 年 3 月第 1 版 2015 年 3 月第 2 次印刷
书 号 ISBN 978-7-5109-1171-2
定 价 86.00 元

版权所有 侵权必究

撰 稿 人

(按姓氏笔画排序)

- | | |
|-----|--------------------|
| 王朝晖 | 最高人民法院审判监督庭法官 |
| 包剑平 | 最高人民法院立案庭副庭长 |
| 司艳丽 | 最高人民法院研究室民事处副处长 |
| 刘 哲 | 最高人民法院办公厅秘二处法官 |
| 李予霞 | 最高人民法院研究室民事处法官 |
| 陈龙业 | 最高人民法院研究室民事处法官 |
| 吴兆祥 | 最高人民法院研究室民事处处长 |
| 李相波 | 最高人民法院民二庭法官 |
| 肖 峰 | 最高人民法院民一庭法官 |
| 张 楠 | 最高人民法院研究室民事处法官 |
| 段小京 | 最高人民法院研究室民事处法官 |
| 杨立初 | 最高人民法院立案庭审判长 |
| 高晓力 | 最高人民法院民四庭审判长 |
| 黄建中 | 最高人民法院研究室民事处副处长 |
| 谢 勇 | 最高人民法院办公厅秘二处法官 |
| 葛 文 | 江苏省徐州市中级人民法院研究室副主任 |
| 葛洪涛 | 最高人民法院执行局综合管理室副主任 |

凡 例

一、法律、法规、规章和规范性文件名称中的“中华人民共和国”省略，其余一般不省略，例如，《中华人民共和国民法通则》简称**民法通则**。

二、叙述法律、法规、规章和规范性文件，必要时在名称前标明其制定机关和制定、修改年份。例如，1991年民事诉讼法、2007年民事诉讼法。但如无特别说明，2012年民事诉讼法不再注明修改年份，一律简称**民事诉讼法**。

三、全文引用法律条文时，一个条文的各个款、项之间不分段、不分行。

四、对于本书以下出现较多的司法解释和司法文件，使用缩略语：

1.《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》，简称**本解释**或**本司法解释**。

2.《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的意见》（法发〔1992〕22号），简称**《92年意见》**。

3.《最高人民法院关于贯彻执行〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的意见（试行）》[法（办）发〔1988〕6号]，简称**《民通意见》**。

4.《最高人民法院关于审理人身损害赔偿案件适用法律若干问题的解释》（法释〔2003〕20号），简称**《人身损害赔偿解释》**。

5.《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的解释（一）》（法释〔2012〕24号），简称**《涉外民事法律适用司法解释（一）》**。

6.《最高人民法院关于军事法院管辖民事案件若干问题的规定》（法释〔2012〕11号），简称**《军事法院管辖民事案件规定》**。

7.《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国合同法〉若干问题的解释（二）》（法释〔2009〕5号），简称**《合同法解释（二）》**。

8.《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国合同法〉若干问题的解释（一）》（法释〔2009〕5号），简称**《合同法解释（一）》**。

9. 最高人民法院《关于审理侵害信息网络传播权民事纠纷案件适用法律若干问题的规定》(法释〔2012〕20号),简称《侵害信息网络传播权规定》。

10.《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定(一)》(法释〔2006〕3号),简称《公司法解释(一)》。

11.《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定(二)》(法释〔2008〕6号),简称《公司法解释(二)》。

12.《最高人民法院关于审理利用信息网络侵害人身权益民事纠纷案件适用法律若干问题的规定》(法释〔2014〕11号),简称《利用信息网络侵害人身权益规定》。

13.《最高人民法院关于审理名誉权案件若干问题的解答》(法发〔1993〕15号),简称《名誉权案件解答》。

14.《最高人民法院关于当事人申请财产保全错误造成案外人损失是否应承担赔偿责任问题的解释》(法释〔2005〕11号),简称《保全赔偿司法解释》。

15.《最高人民法院关于对诉前停止侵犯专利权行为适用法律问题的若干规定》(法释〔2001〕20号),简称《诉前停止侵犯专利权规定》。

16.《最高人民法院关于审理民事级别管辖异议案件若干问题的规定》(法释〔2009〕17号),简称《民事级别管辖异议规定》。

17.《最高人民法院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),简称《回避规定》。

18.《最高人民法院关于执行〈中华人民共和国行政诉讼法〉若干问题的解释》(法释〔2000〕8号),简称《行政诉讼法解释》。

19.《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国刑事诉讼法〉的解释》(法释〔2012〕21号),简称《刑诉法解释》。

20.《最高人民法院、司法部关于规范法官和律师相互关系维护司法公正的若干规定》(法发〔2004〕9号),简称《规范法官和律师关系规定》。

21.《最高人民法院关于审理企业破产案件若干问题的规定》(法释〔2002〕23号),简称《破产案件规定》。

22.《最高人民法院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),简称《劳动争议案件解释(三)》。

23. 《最高人民法院关于审理旅游纠纷案件适用法律若干问题的规定》(法释〔2010〕13号),简称《旅游纠纷司法解释》。

24. 《最高人民法院关于审理道路交通事故损害赔偿案件适用法律若干问题的解释》(法释〔2012〕19号),简称《道路交通司法解释》。

25. 《最高人民法院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),简称《劳动争议案件解释(二)》。

26. 《最高人民法院关于确定民事侵权精神损害赔偿责任若干问题的解释》(法释〔2001〕7号),简称《精神损害赔偿解释》。

27. 《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国担保法〉若干问题的解释》(法释〔2000〕44号),简称《担保法解释》。

28. 《最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定》(法释〔2001〕33号),简称《民事诉讼证据规定》。

29. 《最高人民法院关于民事经济审判方式改革问题的若干规定》(法释〔1998〕14号),简称《民事经济审判方式改革规定》。

30. 《最高人民法院关于适用简易程序审理民事案件的若干规定》(法释〔2003〕15号),简称《简易程序规定》。

31. 《最高人民法院关于人民法院民事调解工作若干问题的规定》(法释〔2004〕12号),简称《民事调解工作规定》。

32. 《最高人民法院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),简称《查封、扣押、冻结财产规定》。

33. 《最高人民法院关于限制被执行人高消费的若干规定》(法释〔2010〕8号),简称《限制被执行人高消费规定》。

34. 《关于建立和完善执行联动机制若干问题的意见》(法发〔2010〕15号),简称《执行联动机制意见》。

35. 《最高人民法院关于审理民事案件适用诉讼时效制度若干问题的规定》(法释〔2008〕11号),简称《诉讼时效规定》。

36. 《最高人民法院关于在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),简称《经济审判中执行民事诉讼法规定》。

37. 《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》(法释〔2008〕14号),简称《**审判监督程序解释**》。

38.《最高人民法院关于人民法院在互联网公布裁判文书的规定》(法释〔2013〕26号),简称《**互联网公布裁判文书规定**》。

39.《最高人民法院关于适用〈关于民事诉讼证据的若干规定〉中有关举证时限规定的通知》(法发〔2008〕42号),简称《**举证时限规定通知**》。

40.《最高人民法院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),简称《**环境公益诉讼解释**》。

41.《最高人民法院关于受理审查民事申请再审案件的若干意见》(法发〔2009〕26号),简称《**民事再审意见**》。

42.《最高人民法院关于适用督促程序若干问题的规定》(法释〔2001〕2号),简称《**督促程序规定**》。

43.《最高人民法院关于审理票据纠纷案件若干问题的规定》(法释〔2000〕32号),简称《**票据若干规定**》。

44.《最高人民法院关于人民法院执行工作若干问题的规定(试行)》(法释〔1998〕15号),简称《**执行规定**》。

45.《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉执行程序若干问题的解释》(法释〔2008〕13号),简称《**执行程序解释**》。

46.《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国仲裁法〉若干问题的解释》(法释〔2006〕7号),简称《**仲裁法解释**》。

47.《最高人民法院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),简称《**拍卖规定**》。

48.《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国企业破产法〉若干问题的规定(一)》(法释〔2011〕22号),简称《**破产法司法解释(一)**》。

49.《最高人民法院司法部关于公证机关赋予强制执行效力的债权文书执行有关问题的联合通知》,简称《**联合通知**》。

50.《最高人民法院关于涉外民事或商事案件司法文书送达问题若干规定》(法释〔2006〕5号),简称《**涉外送达规定**》。

51.《最高人民法院办公厅关于规范司法解释施行日期有关问题的通知》(法办〔2007〕396号),简称《**规范司法解释施行日期通知**》。

目 录

最高人民法院

关于认真学习贯彻适用《关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》的通知

(2015年2月4日) 1

一、管 辖

1. 如何认定公民、法人或者其他组织的住所地? 6
2. 如何认定公民的经常居住地? 8
3. 公民被注销户籍时如何确定管辖法院? 11
4. 公民户籍迁出后如何确定管辖法院? 12
5. 当事人被监禁或者被采取强制性教育措施时如何确定管辖法院? 12
6. 追索赡养费、抚育费、扶养费案件的几个被告住所地不在同一辖区的, 如何确定管辖? 13
7. 不服指定监护或者变更监护关系的案件如何确定管辖法院? 14
8. 双方当事人均为军人或者军队单位的民事案件如何确定管辖法院? 15
9. 如何确定离婚案件的管辖法院? 17
10. 如何理解不动产纠纷专属管辖的范围? 19

11. 如何确定合同履行地？	23
12. 管辖协议对具体管辖法院约定不明的如何确定管辖法院？ 管辖协议约定两个以上人民法院管辖的，是否有效？如何 确定管辖法院？	31
13. 经营者使用格式条款与消费者订立管辖协议，未采取合理方式 提请消费者注意的，如何认定管辖协议格式条款的效力？	35
14. 管辖协议签订后，当事人变更住所地的，如何确定管辖法院？	36
15. 合同转让的，合同的管辖协议条款对合同受让人是否有效？	37
16. 如何确定保险合同纠纷案件的管辖法院？	39
17. 哪些涉及公司的纠纷可以依照民事诉讼法第二十六条的规定由 公司住所地人民法院管辖？	40
18. 对信息网络侵权纠纷案件，如何确定管辖法院？	45
19. 对因产品、服务质量侵害他人人身、财产而引起的诉讼，如何 确定管辖法院？	48
20. 对因申请保全错误给被申请人、利害关系人造成损失而引起的 诉讼，如何确定管辖法院？	49
21. 如何理解民事诉讼法规定的应诉答辩？当事人在答辩期间届满 尚未应诉答辩的，人民法院在一审开庭前发现案件不属于 本院管辖的如何处理？	53
22. 当事人因同居或者在解除婚姻、收养关系后发生财产争议时， 是否可以约定管辖？有约定的，人民法院如何确定管辖？	54
23. 有管辖权的人民法院受理案件后，当事人住所地、经常居住地 变更的，或者行政区域变更的，是否影响该法院的管辖权？ 是否需要将案件移送给变更后有管辖权的人民法院？	56
24. 人民法院对管辖异议审查后确定有管辖权的，当事人提起反诉、 增加或者变更诉讼请求等主张的，是否因此改变管辖法院？	57
25. 对报请上级人民法院指定管辖的案件，在指定管辖裁定作出前， 下级人民法院对案件作出判决、裁定的，上级人民法院 如何处理？	59

26. 哪些第一审民事案件, 人民法院可以依照民事诉讼法第三十八条第一款规定在开庭前交下级人民法院审理? 60

二、回 避

27. 审判人员应当自行回避的情形有哪些? 63
28. 审判人员具有应当回避的情形, 其本人没有自行回避, 当事人也没有申请其回避的, 应当如何处理? 66
29. 当事人有权申请审判人员回避的情形有哪些? 67
30. 在一个审判程序中参与过本案审判工作的审判人员, 可否再参与该案其他程序的审判? 69
31. 民事诉讼法第四十四条所称的应当回避、当事人有权申请他们回避的审判人员具体包括哪些人? 书记员和执行官是否适用民诉法关于回避的有关规定? 71

三、诉讼参加人

32. 法人的法定代表人参加诉讼时如何确定? 法人的法定代表人
在诉讼中发生变更的, 如何处理? 74
33. 如何理解民事诉讼法第四十八条规定的“其他组织”? 其他
组织的代表人参加诉讼时如何确定? 76
34. 法人的分支机构参与诉讼时如何确定当事人? 78
35. 以挂靠形式从事民事活动的, 诉讼中如何确定挂靠人和被
挂靠人的主体资格? 80
36. 一方当事人在诉讼中死亡的, 诉讼如何进行? 82

37. 法人或者其他组织的工作人员执行工作任务造成他人损害的，
或者在劳务派遣期间被派遣的工作人员因执行工作任务造成
他人损害的，或者提供劳务一方因劳务造成他人损害的，
在诉讼中应当如何分别确定当事人？ 82
38. 个体工商户参加诉讼时如何确定当事人？ 85
39. 个人合伙参加诉讼时如何确定当事人？ 86
40. 一方当事人不履行人民调解委员会主持达成的调解协议，
另一方当事人向人民法院提起诉讼的，应当以人民调解
委员会还是对方当事人为被告？ 87
41. 行为人没有代理权、超越代理权或者代理权终止后以被代理人
名义进行民事活动的，或者法人或者其他组织依法终止后行
为人仍以其名义进行民事活动的，在诉讼中应当如何分别
确定当事人？ 89
42. 企业法人合并、分立或者解散的，在诉讼中如何确定当事人？ 90
43. 在保证合同纠纷案件中确定当事人时应注意哪些问题？ 93
44. 无民事行为能力人、限制民事行为能力人造成他人损害的，
应当列无民事行为能力人、限制民事行为能力人的法定
代理人为被告，还是将无民事行为能力人、限制民事
行为能力人与其法定代理人列为共同被告？ 95
45. 村民委员会和村民小组是否具有诉讼主体资格？ 98
46. 死者的遗体、遗骨以及姓名、肖像、名誉、荣誉、隐私等
被侵害的，死者的近亲属可否作为当事人提起诉讼？ 102
47. 必须共同进行诉讼的当事人没有参加诉讼的，如何处理？ 103
48. 当事人一方人数众多在起诉时确定的，全体当事人如何
推选代表人？推选不出代表人的，如何参加诉讼？ 104
49. 当事人一方人数众多在起诉时不确定的，当事人如何推选
代表人？人民法院如何指定代表人？ 105
50. 有独立请求权的第三人、无独立请求权的第三人如何
参加诉讼？ 106

51. 无独立请求权的第三人在一审诉讼程序中是否有权提出管辖异议, 无权放弃、变更诉讼请求或者申请撤诉? 是否有权提起上诉?	108
52. 没有参加第一审诉讼程序的第三人, 可否申请参加第二审诉讼程序?	109
53. 原告在起诉状中直接列写第三人的, 人民法院如何处理?	110
54. 有独立请求权的第三人参加诉讼后, 原告申请撤诉, 人民法院准许的, 如何相应确定有独立请求权的第三人、 原案原告、原审被告的主体资格?	112
55. 村民小组可否作为民事诉讼中当事人?	113
56. 哪些人可以根据民事诉讼法五十八条第二款第二项规定以 当事人近亲属的名义作为诉讼代理人, 参加民事诉讼?	115
57. 以民事诉讼法第五十八条第二款第二项中的“工作人员” 名义作为诉讼代理人的, 应当具备什么条件?	116
58. 根据民事诉讼法第五十八条第二款第三项规定, 有关社会 团体推荐公民担任诉讼代理人的, 应当符合哪些条件?	118
59. 不同身份的诉讼代理人参加民事诉讼的, 应当向人民法院 提交与委托手续相关的哪些材料?	119
60. 本解释对当事人向人民法院提交的授权委托书有哪些 具体要求?	121

四、证 据

61. 如何理解本解释关于举证责任分配原则的内涵的规定?	124
62. 如何理解本解释关于举证责任承担原则的规定?	126
63. 如何理解本解释关于当事人自认的规定? 在诉讼中, 对于 当事人自认的事实, 人民法院是否一概予以确认?	128

64. 在诉讼中,当事人无须举证证明的事实有哪些?当事人针对
这些证据提供相反证据的,应当达到何种证明标准? 131
65. 当事人及其诉讼代理人可以何种事由向人民法院申请调查
收集证据?该类证据包括哪些情形?应当在何时提出申请?
对当事人提出的调查收集证据的申请,人民法院如何
进行审查? 134
66. 人民法院在何种情形下可以依职权调查收集证据?这些证据
包括哪些情形? 137
67. 本解释对当事人申请证据保全是如何规定的? 139
68. 当事人的举证期限如何确定? 142
69. 本解释对当事人申请延长举证期限是如何规定的? 145
70. 对当事人逾期提供证据的,人民法院应当区分哪些情形分别
作出不予采纳、采纳并依法予以训诫、罚款或者费用制裁?
哪些证据可以视为未逾期? 147
71. 在诉讼中,未经当事人质证的证据可否作为认定案件事实的
根据?本解释关于不得公开质证的证据包括哪些情形? 149
72. 人民法院应当组织当事人围绕证据的哪些内容进行质证? 152
73. 如何理解本解释关于法官审查判断证据的原则即自由心证
原则的规定? 153
74. 如何理解本解释关于民事非法证据排除的规定? 155
75. 在诉讼中,当事人为达成调解协议或者和解协议作出妥协而
认可的事实,可否在后续的诉讼中作为认定对其不利事实
的根据? 158
76. 对待证事实所应达到的证明标准,本解释区分本证和反证作出
了哪些不同规定?对哪些待证事实的证明,本解释规定了需要
达到能够排除合理怀疑的标准? 160
77. 本解释对当事人接受询问时签署保证书是如何规定的?负有
举证证明责任的当事人拒绝签署保证书的法律后果是什么? 161
78. 本解释规定的当事人提交书证原件确有困难的情形有哪些? 163

79. 书证在对方当事人控制之下的, 承担举证证明责任的当事人 如何实现救济?	164
80. 持有书证的当事人以妨碍对方当事人使用为目的, 毁灭有关 书证或者实施其他致使书证不能使用行为的, 人民法院 如何处理?	165
81. 本解释对国家机关或者其他依法具有社会管理职能的组织 制作的公文书证的证明力有哪些规定?	167
82. 本解释对单位证明的性质、形式要求、审查核实的程序及 后果作出了哪些规定?	168
83. 民事诉讼法第六十三条规定的视听资料和电子数据有哪些?	170
84. 本解释对当事人申请证人出庭作证、人民法院依职权通知 证人出庭作证是如何规定的?	172
85. 证人出庭的必要费用如何计算, 如何预交?	174
86. 本解释对证人出庭作证时签署保证书是如何规定的?	177
87. 当事人申请鉴定应当在何时提出? 人民法院依照何种标准 进行审查? 如何确定鉴定人?	180
88. 专家辅助人在法庭上就专业问题所提出的意见, 应当视为 民事诉讼法第六十三条规定的哪一种证据?	186
89. 人民法院如何组织对出庭的专家辅助人进行询问? 专家 辅助人可否参与专业问题之外的法庭审理活动?	191
90. 人民法院组织勘验时应当如何进行?	193

五、期间和送达

91. 对民事诉讼法规定的以时起算的期间以及以日、月、年 计算的期间, 本解释是如何规定的?	195
92. 民事诉讼法规定的期间, 有哪些属于不变期间?	196
93. 如何理解民事诉讼法规定的三个月的申请再审查期限?	198

94. 向法人或者其他组织如何送达诉讼文书?	199
95. 本解释对留置送达是如何规定的?	200
96. 调解书是否可以适用留置送达?	201
97. 本解释对人民法院委托其他人民法院代为送达作出了 哪些规定?	203
98. 如何进行电子送达?	203
99. 如何进行公告送达?	208
100. 适用简易程序的案件可否适用公告送达?	211

六、调 解

101. 哪些民事案件不得调解?	213
102. 人民法院对虚假和解、调解行为如何处理?	214
103. 本解释对调解保密原则作出了哪些具体规定?	216
104. 当事人请求人民法院按照和解协议或者调解协议内容制作 判决书的, 人民法院应否准许?	218
105. 人民法院制作的调解书的生效日期如何确定?	219
106. 调解协议涉及无独立请求权的第三人承担责任的, 应当如何 处理?	220
107. 对当事人各方同意在调解协议上签名或者盖章后即发生法律 效力的调解协议, 本解释作出了哪些规定?	221

七、保全和先予执行

108. 本解释区分诉前保全、诉讼保全, 对应否提供以及应当 提供的担保数额作出了哪些不同的规定?	223
109. 如何妥善保管被人民法院查封、扣押、冻结的财产?	224

110. 人民法院对抵押物、质押物、留置物可否采取财产保全措施？	225
111. 债务人有到期应得的收益或者债务人对他人有到期债权的，人民法院对此如何采取保全措施？	226
112. 第二审人民法院或者再审人民法院需要对前一诉讼程序采取的保全措施予以续保或者采取新的保全措施的，如何办理？	227
113. 不服一审判决提起上诉的案件，在第二审人民法院接到报送的案件之前，当事人有转移、隐匿、出卖或者毁损财产等行为的，当事人如何申请保全？	228
114. 法律文书生效后，进入执行程序前，债权人能否向执行法院申请保全？	229
115. 应当解除保全措施的情形有哪些？	230
116. 如何理解保全措施的法律效力？	231
117. 因紧急情形需要先予执行的情形有哪些？	232
118. 当事人、利害关系人对于采取保全措施或先予执行措施不服的，如何实现救济？	233
119. 当事人如何请求赔偿原告因保全错误而造成的损失？	234

八、对妨害民事诉讼的强制措施

120. 对被告拘传的条件是什么？对原告能否拘传？	236
121. 诉讼参与人或者其他人员违反法庭规则的，如何处理？	237
122. 民事诉讼法第一百一十一条第一款第五项规定的“以暴力、威胁或者其他方法阻碍司法工作人员执行职务的”行为包括哪些？	238