

民事诉讼实务

于大水 著

书馆

東方出版社

民事诉讼实务

于大水 著

東方出版社

图书在版编目(CIP)数据

民事诉讼实务/于大水著.

-北京:东方出版社,1997.5

ISBN 7-5060-0792-4

I. 民…

II. 于…

III. 民事诉讼-基本知识-中国

IV. D925.14

中国版本图书馆 CIP 数据核字(97)第 07508 号

民事诉讼实务

MINYONG SUSONG SHIWU

于大水 著

东方出版社 出版发行
(100706 北京朝阳门内大街 166 号)

北京通县电子外文印刷厂印刷 新华书店经销

1997 年 5 月第 1 版 1997 年 5 月北京第 1 次印刷

开本:850×1168 毫米 1/32 印张:11.875

字数:283 千字 印数:1—7,000 册

ISBN 7-5060-0792-4/D·116 定价:22.50 元

前 言

中国有一个古老而落后的思想观念，就是把法律看作“异己”的、“不祥”的东西，视法为“恶”。从而派生出“官司里面无好人”、“屈死不告状”、“被告等于罪犯”、“一年官司百年仇”等法律心理。在旧中国，法律主要是刑法，统治阶级以刑法作为维护其统治的工具，对广大劳动人民进行残酷的镇压，这是产生“恶法”观念的历史根源。社会是向前发展的，到今天，我国的社会主义法律反映的是工人阶级领导的广大人民的意志和利益，它成为保护广大人民合法权益的有力工具，成为解决人民群众、社会组织之间民事纠纷，评判是非曲直，惩罚违法犯罪的准绳。我国社会主义法律以宪法为根本法，以刑法、民法、诉讼法等为骨架的法律体系已基本形成，“法”已不再是“刑”的含义，而扩展到社会生活的各个领域。经过几年的普法教育，公民的法律意识已有很大提高，广大公民越来越认识到，法律是自己的护身法宝，是评判是非的重要准据，因此也就越来越多地运用法律，求助于法律。

但法律意识的提高不等于法律的具体运用，许多公民在法律意识空前提高的同时，在求助法律方面又感到“力不从心”，掌握一些基本的法律知识，但知识结构散乱，具体应用中深感困难重重。因而迫切需要实用性较强的法学书籍。《民事诉讼实务》一书就是我们以满足广大公民的这种需求为目的而写作的。

《民事诉讼实务》是一本法学书。所谓“实务”就是法律实践问题，这本书既不是一般地阐述法理或注释法条，也不是案例分

析，而是试图将有关的法理、法条和实例有机地融为一体，使其突出实践性特点。但法律实践中的问题很多，本书只讲诉讼中的实践问题，故称“诉讼实务”。诉讼涉及作为当事人的公民、法人、其他社会组织、人民法院、人民检察院、公安机关、司法行政机关等国家机关，以及律师、公证、仲裁等组织，本书不能全面解决所有的诉讼实践问题，只是概括、抽象出公民、法人、其他社会组织，即案件当事人及其他诉讼参加人在诉讼中直接遇到的法律实践问题，是谓“民事诉讼实务”。

本书适用于普通公民和企事业单位，以及作为被告的行政机关进行诉讼；也适用于高等院校、中等专业学校的学生学法；可以作为教科书，也可以作为法学参考书。

为了便于不同的读者对象学习和使用，此书的写作体例采取“编”、“章”、“节”的结构，并备以详细的目录，以便查阅。

此外，本书将《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》和《行政诉讼法》三法融为一体。三个诉讼法，由于立法时间、立法技术等原因，造成体例不一、术语差异、概念不严密等现象，如《刑事诉讼法》中使用“法定代理人”，《民事诉讼法》和《行政诉讼法》中使用“诉讼代理人”；《刑事诉讼法》中使用“诉讼参与人”，《民事诉讼法》和《行政诉讼法》中使用“诉讼参加人”，等等。这对学习者来说造成很大不便。本书在涉及法律条文时，不是简单抄袭，而是采取科学态度，对它们的有关规定加以归纳、整理，力争使三个诉讼法的内容达到协调统一，以便于掌握。

笔者的学识和实践经验有限，差错之处在所难免，诚恳希望读者提出宝贵意见。为对读者负责，我们在此书最后特附录《中华人民共和国刑事诉讼法》、《中华人民共和国民事诉讼法》、《中华人民共和国行政诉讼法》三个诉讼法法典，凡与法典及其它法律、法规等规定不一致者，在诉讼实践中应以法典、其它法律、法规等的规定为准。

本书的目录、上篇、中篇（第七章）、下篇由于大水撰写，中篇（第八章）由张玉平撰写，最后由于大水统稿。

目 录

前 言	(1)
-----------	-----

上篇 诉讼概述

第一章 诉讼的概念和种类	(1)
第一节 诉讼的概念和特征	(1)
一、诉讼的概念	(1)
二、诉讼的特征	(2)
第二节 诉讼的形成	(4)
一、案件事实	(4)
二、法律规定	(4)
三、起诉	(5)
四、受理	(5)
第三节 诉讼的种类	(6)
一、刑事诉讼	(6)
二、民事诉讼	(6)
三、行政诉讼	(7)
第二章 诉讼参与人	(7)
第一节 诉讼参与人的称谓	(8)
一、刑事诉讼参与人	(8)
二、民事诉讼参与人	(9)
三、行政诉讼参与人	(9)
四、当事人称谓在不同诉讼程序和阶段中的变化	(11)
第二节 刑事诉讼参加人的特点及诉讼权利	(11)

一、刑事诉讼当事人的特点及诉讼权利·····	(11)
(一) 被害人·····	(11)
1. 被害人的特点·····	(11)
2. 被害人的诉讼权利·····	(12)
(二) 自诉人·····	(12)
1. 自诉人的特点·····	(12)
2. 自诉人的诉讼权利·····	(13)
(三) 犯罪嫌疑人·····	(13)
1. 犯罪嫌疑人的特点·····	(13)
2. 犯罪嫌疑人的诉讼权利·····	(13)
(四) 被告人·····	(14)
1. 被告人的特点·····	(14)
2. 被告人的诉讼权利·····	(14)
(五) 附带民事诉讼原告人·····	(15)
1. 附带民事诉讼原告人的特点·····	(15)
2. 附带民事诉讼原告人的诉讼权利·····	(15)
(六) 附带民事诉讼被告人·····	(15)
1. 附带民事诉讼被告人的特点·····	(15)
2. 附带民事诉讼被告人的诉讼权利·····	(16)
二、刑事诉讼当事人以外的诉讼参加人的特点及诉讼权利·····	(16)
(一) 诉讼代理人·····	(16)
1. 法定代理人的特点·····	(16)
2. 法定代理人的诉讼权利·····	(16)
(二) 辩护人·····	(16)
1. 辩护人的特点·····	(16)
2. 辩护人的诉讼权利·····	(16)
第三节 民事诉讼参加人的特点及诉讼权利·····	(17)
一、民事诉讼当事人的特点及诉讼权利·····	(17)
(一) 原告·····	(17)
1. 原告的特点·····	(17)

2. 原告的主要诉讼权利	(18)
(二) 被告	(18)
被告的主要诉讼权利	(18)
(三) 共同诉讼人	(18)
(四) 有独立请求权的第三人	(19)
二、民事诉讼当事人以外的诉讼参加人的特点及诉讼权利	(19)
(一) 无独立请求权的第三人	(19)
(二) 诉讼代理人	(19)
1. 法定代理人	(19)
2. 委托代理人	(19)
3. 指定代理人	(20)
第四节 行政诉讼参加人的特点及诉讼权利	(20)
一、行政诉讼当事人的特点及诉讼权利	(20)
(一) 原告	(20)
1. 原告的特征	(20)
2. 原告的主要诉讼权利	(20)
(二) 被告	(21)
1. 被告的特点	(21)
2. 被告的主要诉讼权利	(21)
(三) 共同诉讼人	(21)
二、行政诉讼当事人以外的诉讼参加人的特点及诉讼权利	(21)
(一) 第三人	(21)
(二) 诉讼代理人	(21)
第五节 诉讼参加人的共同义务	(22)
第三章 案件的主管与管辖	(22)
第一节 法院直接受理的案件范围	(23)
一、刑事自诉案件	(23)
1. 自诉伤害案	(23)
2. 重婚案	(23)
3. 破坏军人婚姻案	(23)

4. 遗弃案	(23)
5. 自诉虐待案	(24)
6. 自诉侮辱、诽谤案	(24)
7. 自诉暴力干涉婚姻自由案	(24)
8. 抗拒执行判决、裁定书	(24)
二、刑事附带民事案件	(24)
三、民事案件	(25)
四、经济案件	(26)
五、行政案件	(26)
六、执行案件	(27)
七、申诉案件	(28)
1. 刑事申诉案件	(28)
2. 民事、经济再审案件	(28)
3. 行政申诉案件	(28)
第二节 法院受理案件的内部分工	(28)
一、级别管辖	(28)
二、地域（地区）管辖	(29)
（一）刑事自诉案件及刑事附带民事案件的管辖	(29)
1. 刑事自诉案件的管辖	(30)
2. 刑事附带民事案件的管辖	(30)
（二）民事、经济案件的管辖	(30)
1. “原告就被告”的原则	(30)
2. 法律规定由原告所在地（或经常居住地，下同） 法院管辖的案件	(30)
3. 适用特殊地域管辖的案件	(31)
4. 适用专属管辖的案件	(31)
（三）行政案件的管辖	(32)
第四章 诉讼的提起	(32)
第一节 刑事案件的起诉	(33)
一、刑事自诉案件起诉的条件	(33)

二、刑事附带民事起诉的条件·····	(33)
三、起诉前应作的准备·····	(34)
第二节 民事案件的起诉·····	(34)
一、民事案件起诉的条件·····	(34)
二、不能起诉的几种情况·····	(35)
三、起诉前应做的准备·····	(35)
第三节 行政案件的起诉·····	(36)
一、行政案件起诉的条件·····	(36)
二、起诉前应做的准备·····	(37)
第四节 上诉的提起·····	(37)
一、刑事案件的上诉·····	(37)
1. 上诉权利人·····	(37)
2. 上诉的期限·····	(38)
3. 上诉的方式·····	(38)
二、民事案件的上诉·····	(38)
1. 上诉权利人·····	(38)
2. 上诉的期限·····	(38)
3. 上诉的方式·····	(38)
三、行政案件的上诉·····	(38)
1. 上诉权利人·····	(38)
2. 上诉的期限·····	(39)
3. 上诉的方式·····	(39)
第五节 申诉和申请再审的提起·····	(39)
一、申诉和申请再审的权利人·····	(39)
(一) 刑事案件的申诉权利人·····	(39)
(二) 民事案件的申请再审权利人·····	(39)
(三) 行政案件的申诉权利人·····	(40)
二、申诉和申请再审的对象·····	(40)
三、受理申诉和再审申请的机关·····	(40)
四、提起申诉和申请再审的期限·····	(41)

088033

五、申诉与上诉的区别	(41)
第六节 诉讼中的反诉	(42)
一、刑事自诉案件的反诉	(42)
(一) 刑事自诉案件反诉的概念	(42)
(二) 刑事自诉案件反诉的条件	(42)
二、民事案件的反诉	(43)
(一) 民事案件反诉的概念	(43)
(二) 民事案件反诉的条件	(43)
第五章 诉讼的证据	(45)
第一节 证据的搜集与举证责任	(45)
一、证据的搜集	(45)
(一) 确定被告人(含被告)的身份证据	(45)
(二) 搜集书证、物证	(45)
(三) 了解证人	(46)
(四) 搜集单、证	(46)
(五) 回忆事件经过	(46)
(六) 聘请律师	(46)
二、举证责任	(46)
(一) 刑事诉讼的举证责任	(47)
(二) 民事诉讼的举证责任	(47)
(三) 行政诉讼的举证责任	(48)
第二节 刑事自诉案件的证据	(48)
一、自诉伤害案件	(48)
二、重婚及破坏现役军人婚姻案件	(49)
三、侮辱、诽谤案件	(49)
四、虐待案件	(49)
五、暴力干涉婚姻自由案件	(49)
第三节 民事案件的证据	(50)
一、起诉资格证据	(50)
二、各类民事案件起诉时应提交的其他证据	(50)

(一) 婚姻、家庭纠纷	(50)
(二) 抚养费、赡养费、扶养费纠纷	(51)
(三) 房屋纠纷	(52)
(四) 继承纠纷	(53)
(五) 析产纠纷	(54)
(六) 债务纠纷	(54)
(七) 损害赔偿纠纷	(54)
(八) 经济合同纠纷	(55)
第四节 行政诉讼的证据	(56)
一、所诉具体行政行为存在的证据	(56)
二、自己是直接利害关系人的证据	(56)
三、所诉具体行政行为基于的事实根据不能成立或 法律根据不足的证据	(57)
四、所诉具体行政行为造成的后果的证据	(57)
第六章 时 效	(57)
第一节 刑事案件的追诉时效	(58)
一、刑事案件追诉时效的一般性规定	(58)
二、自诉刑事案件的追诉时效	(58)
第二节 民事案件的诉讼时效	(58)
一、一般诉讼时效	(58)
二、特殊诉讼时效	(59)
(一) 《民法通则》的规定	(59)
(二) 其他法律另有规定的诉讼时效	(59)
三、一般诉讼时效和特殊诉讼时效的起算	(60)
四、最长诉讼时效	(60)
第三节 行政案件的起诉期限	(61)
一、一般起诉期限	(61)
二、其他法律的规定	(61)

中篇 诉 状

第七章 诉状概述	(62)
第一节 诉状的概念	(62)
一、诉状的含义	(62)
二、诉状与诉讼文书、法律文书的关系	(63)
第二节 诉状制作的基本要求	(64)
一、诉状的内容要求	(64)
(一) 内容的真实性要求	(64)
(二) 内容的法律性要求	(65)
(三) 内容的针对性要求	(65)
二、诉状的形式要求	(66)
(一) 诉状一般须采取书面形式	(66)
(二) 诉状要符合特定的格式要求	(66)
三、诉状的语言要求	(66)
(一) 诉状语言的准确性要求	(67)
(二) 诉状语言的规范性要求	(67)
(三) 诉状语言的逻辑性要求	(68)
第八章 各种诉状的制作	(69)
第一节 刑事自诉状	(69)
一、刑事自诉状的概念与特征	(69)
二、刑事自诉状的内容及写法	(70)
三、刑事自诉状格式	(73)
四、刑事自诉状实例	(74)
五、刑事附带民事诉状	(75)
第二节 民事起诉状	(76)
一、民事起诉状的概念与特征	(76)
二、民事起诉状的内容与写法	(77)
三、民事起诉状格式	(79)

四、民事起诉状实例	(81)
第三节 行政起诉状	(83)
一、行政起诉状的概念与特征	(83)
二、行政起诉状的内容与写法	(84)
三、行政起诉状格式	(85)
四、行政起诉状实例	(86)
第四节 刑事上诉状	(87)
一、刑事上诉状的概念与特征	(87)
二、刑事上诉状的内容与写法	(88)
三、刑事上诉状格式	(89)
四、刑事上诉状实例	(90)
第五节 民事上诉状	(91)
一、民事上诉状的概念与特征	(91)
二、民事上诉状的内容与写法	(92)
三、民事上诉状格式	(93)
四、民事上诉状实例	(95)
第六节 行政上诉状	(97)
一、行政上诉状的概念与特征	(97)
二、行政上诉状的内容与写法	(97)
三、行政上诉状格式	(98)
四、行政上诉状实例	(98)
第七节 一审民事答辩状	(99)
一、民事答辩状的概念与特征	(99)
二、民事答辩状的内容与写法	(100)
三、民事答辩状格式	(102)
四、民事答辩状实例	(103)
五、刑事附带民事答辩状	(104)
第八节 一审行政答辩状	(105)
一、行政答辩状的概念与特征	(105)
二、行政答辩状的内容与写法	(105)

三、行政答辩状格式	(106)
四、行政答辩状实例	(107)
第九节 民事上诉答辩状	(108)
一、民事上诉答辩状的概念与特征	(108)
二、民事上诉答辩状的内容与写法	(109)
三、民事上诉答辩状格式	(110)
四、民事上诉答辩状实例	(111)
第十节 行政上诉答辩状	(112)
一、行政上诉答辩状的概念与特征	(112)
二、行政上诉答辩状的内容与写法	(113)
三、行政上诉答辩状格式	(114)
四、行政上诉答辩状实例	(114)
第十一节 刑事、行政申诉状与民事再审申请书	(115)
一、刑事、行政申诉状与民事再审申请书的 概念及提起条件	(115)
二、刑事申诉状的内容与写法	(116)
三、民事再审申请书的内容与写法	(118)
四、行政申诉状的内容与写法	(118)
五、申诉状、再审申请书格式	(119)
六、申诉状、再审申请书实例	(121)
第十二节 刑事、民事反诉状	(125)
一、刑事、民事反诉状的概念与特征	(125)
二、刑事、民事反诉状的内容与写法	(125)
三、刑事、民事反诉状格式	(127)
四、刑事、民事反诉状实例	(128)
第十三节 刑事、民事、行政撤诉状	(131)
一、撤诉状的概念与特征	(131)
二、撤诉状的内容与写法	(132)
三、撤诉状格式	(133)
四、撤诉状实例	(134)

第十四节 财产保全申请书	(136)
一、财产保全申请书的概念与特征	(136)
二、财产保全申请书的内容与写法	(137)
三、财产保全申请书格式	(138)
四、财产保全申请书实例	(139)
第十五节 先予执行申请书	(140)
一、先予执行申请书的概念与特征	(140)
二、先予执行申请书的内容与写法	(140)
三、先予执行申请书格式	(141)
四、先予执行申请书实例	(142)
第十六节 保全证据申请书	(143)
一、保全证据申请书的概念与特征	(143)
二、保全证据申请书的内容与写法	(143)
三、保全证据申请书格式	(145)
四、保全证据申请书实例	(145)
第十七节 申请执行书	(146)
一、申请执行书的概念与特征	(146)
二、申请执行书的内容与写法	(147)
三、申请执行书格式	(148)
四、申请执行书实例	(149)
第十八节 支付令申请书	(150)
一、支付令申请书的概念与特征	(150)
二、支付令申请书的内容与写法	(150)
三、支付令申请书格式	(151)
四、支付令申请书实例	(152)
第十九节 公示催告申请书	(153)
一、公示催告申请书的概念与特征	(153)
二、公示催告申请书的内容与写法	(154)
三、公示催告申请书格式	(155)
四、公示催告申请书实例	(155)