

实用诉讼法

徐进 主编



山西人民教育出版社

序

党的十一届三中全会以来，我们国家的法制建设取得了显著成就，立法工作进展很快，政治、经济、社会生活等基本方面已经有法可依。但是，由于程序法的建设比之实体法的建设起步较晚，因而在一定程度上影响了有法必依、执法必严、违法必究原则的全面贯彻落实。现在，《行政诉讼法》已经颁布，它与《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》共同组成了我国完整的诉讼法律体系，标志着我国程序立法已经走向完善和成熟。这对于保障实体法的正确实施，进一步把政治、经济、社会生活纳入法制轨道，促进经济发展和社会稳定，都具有十分重要的意义。

程序法，是为保证实体法所规定的权利义务关系的实现而制定的法律。各级司法机关、行政机关和广大干部只有熟悉程序法律知识，才能正确地依法行使职权；每个公民也只有了解程序法律知识，才能自觉地行使诉讼权利，履行诉讼义务。《实用诉讼法》这本书的出版，及时地给人们提供了学习和掌握有关知识的便捷工具。这是一件可喜可贺的事情。

法制的健全有赖于程序法的完备，法学的繁荣离不开程序法学的进步。《实用诉讼法》一书的作者坚持理论联系实际的原则，以严格的科学态度和积极的创造精神，对我国三大诉讼法律制度进行了较为系统的研究，对各种诉讼活动中

的诸多实践问题作了有益的探讨，这是值得赞许的在本书出版的时候，我殷切希望他们继续在法学园地里辛勤耕耘，努力取得更多的收获。

高昌礼

一九九〇年七月

目 录

序

上篇 总论

第一章 诉讼与诉讼法	(1)
第一节 诉讼	(2)
一、诉讼的概念	(2)
二、诉讼的分类	(4)
第二节 诉讼法	(12)
一、诉讼法是程序法	(13)
二、我国的三部诉讼法典	(14)
第二章 诉讼法律关系	(18)
第一节 诉讼法律关系的概念与特征	(19)
一、诉讼法律关系的概念	(19)
二、诉讼法律关系的特征	(20)
三、研究诉讼法律关系的意义	(23)
第二节 诉讼法律关系的要素	(24)
一、诉讼法律关系的主体	(25)
二、诉讼法律关系的内容	(27)
三、诉讼法律关系的客体	(30)
第三节 诉讼法律事实	(32)
一、诉讼事件	(32)
二、诉讼行为	(33)
第三章 诉讼参与人	(36)

第一节 民事诉讼参与者	(36)
一、当事人	(37)
二、诉讼代理人	(46)
三、其它诉讼参与者	(49)
第二节 行政诉讼参与者	(51)
一、当事人	(51)
二、诉讼代理人	(57)
三、其他诉讼参与者	(58)
第三节 刑事诉讼参与者	(58)
一、当事人	(58)
二、辩护人	(61)
三、其他诉讼参与者	(65)
第四章 审判机关与审判组织	(68)
第一节 人民法院的宪法地位和任务	(68)
一、人民法院的宪法地位	(69)
二、人民法院的任务	(72)
第二节 人民法院的组织体系及其职权	(73)
一、地方各级人民法律及其职权	(73)
二、专门人民法院的设置和职权	(77)
三、最高人民法院的设置和职权	(80)
第三节 人民法院的审判组织	(81)
一、独任制	(82)
二、合议制	(82)
三、审判委员会	(83)
第四节 人民法院的审判人员和其他人员	(84)
一、人民法院的审判人员	(84)

二、人民法院的其他人员·····	(86)
第五章 诉讼法的效力·····	(88)
第一节 对事的效力·····	(88)
一、对事效力的概念·····	(88)
二、《民事诉讼法》对事的效力·····	(88)
三、《行政诉讼法》对事的效力·····	(89)
四、《刑事诉讼法》对事的效力·····	(90)
第二节 对人的效力·····	(91)
一、对人效力的概念·····	(91)
二、《民事诉讼法》对人的效力·····	(91)
三、《行政诉讼法》对人的效力·····	(92)
四、《刑事诉讼法》对人的效力·····	(92)
第三节 时间效力·····	(93)
一、时间效力的概念·····	(93)
二、《民事诉讼法》的时间效力·····	(93)
三、《行政诉讼法》的时间效力·····	(93)
四、《刑事诉讼法》的时间效力·····	(94)
第四节 空间效力·····	(94)
一、空间效力的概念·····	(94)
二、《民事诉讼法》的空间效力·····	(94)
三、《行政诉讼法》的空间效力·····	(95)
四、《刑事诉讼法》的空间效力·····	(95)
第六章 我国诉讼法的基本原则·····	(96)
第一节 一般原则·····	(97)
一、以事实为根据，以法律为准绳，诉讼当 事人在适用法律上一律平等原则·····	(97)

二、审判权由人民法院行使，人民法院独立行使审判权原则	(98)
三、保证当事人依法行使诉讼权利原则	(99)
四、民族语言原则	(100)
五、回避原则	(101)
六、合议原则	(102)
七、公开审判原则	(102)
八、两审终审原则	(103)
九、辩论原则	(104)
十、人民检察院监督原则	(104)
第二节 特殊原则	(105)
一、《民事诉讼法》的特殊原则	(105)
二、《行政诉讼法》的特殊原则	(109)
三、《刑事诉讼法》的特殊原则	(113)
第七章 管辖	(117)
第一节 管辖概述	(117)
一、管辖的概念	(118)
二、管辖的意义	(118)
第二节 主管	(119)
一、民事诉讼的主管	(120)
二、行政诉讼的主管	(121)
三、刑事诉讼的主管	(123)
第三节 职能管辖	(124)
一、人民法院直接受理的案件	(125)
二、人民检察院立案侦查的案件	(126)
三、公安机关侦查的案件	(127)

第四节 审判管辖	(130)
一、级别管辖	(131)
二、地域管辖与专门管辖	(133)
第八章 证据	(143)
第一节 证据概述	(143)
一、证据的概念	(144)
二、证据的意义	(145)
第二节 证据的种类	(146)
一、我国诉讼法规定的几种证据	(147)
二、证据的价值分类	(149)
第三节 民事诉讼证据	(152)
一、举证责任	(152)
二、证据的收集与调查	(153)
三、证据的判断	(154)
四、证据的保全	(155)
第四节 行政诉讼证据	(156)
一、举证责任	(156)
二、证据的收集与调查	(158)
第五节 刑事诉讼证据	(160)
一、侦查与取证	(160)
二、严禁以非法的方法收集证据	(161)
三、证据的判断与使用	(162)
第九章 强制措施	(165)
第一节 强制措施的概念和意义	(165)
一、强制措施的概念	(166)
二、强制措施在诉讼中的意义	(168)

第二节 民事诉讼强制措施.....	(168)
一、概述.....	(169)
二、妨害民事诉讼行为的种类及其构成.....	(170)
三、民事诉讼强制措施的种类及其适用.....	(174)
第三节 行政诉讼强制措施.....	(176)
一、概述.....	(176)
二、妨害行政诉讼行为的种类及其构成.....	(178)
三、行政诉讼强制措施的种类及其适用.....	(180)
第四节 刑事诉讼强制措施.....	(181)
一、概述.....	(181)
二、刑事诉讼强制措施的种类及适用.....	(182)
第十章 期间与送达.....	(189)
第一节 期间.....	(189)
一、期间的概念与意义.....	(190)
二、期间的计算.....	(191)
三、期间的耽误与延长.....	(191)
第二节 送达.....	(192)
一、送达的概念与意义.....	(193)
二、送达的方法.....	(194)
第十一章 诉讼费用.....	(198)
第一节 诉讼费用及其种类.....	(198)
一、诉讼费用的概念.....	(198)
二、诉讼费用的种类.....	(200)
第二节 诉讼费用的预交与移交.....	(205)
一、诉讼费用的预交.....	(205)
二、诉讼费用的移交与退还.....	(207)

第三节 诉讼费用的负担	(209)
一、败诉人负担	(209)
二、双方负担	(210)
三、协商负担	(210)
四、人民法院决定负担	(210)
五、原告负担	(211)
六、自行负担	(212)
七、申请人负担	(212)
八、被申请人负担	(213)
第四节 诉讼费用的减免	(213)
一、免交诉讼费用的案件	(213)
二、减免诉讼费用的条件	(214)
第十二章 诉讼文书	(216)
第一节 提起诉讼的文书与答辩状	(217)
一、起诉书	(217)
二、上诉状	(223)
三、抗诉书	(225)
四、答辩状	(227)
第二节 裁判文书	(228)
一、调解书	(229)
二、裁定书	(231)
三、判决书	(233)
第三节 其它文书	(238)
一、人民检察院免于起诉决定书	(239)
二、人民检察院不起诉决定书	(239)
三、诉讼委托书	(241)

四、执行申请书	(241)
---------	-------

下篇 分论

第十三章 民事诉讼第一审程序	(243)
第一节 普通程序	(243)
一、起诉和受理	(244)
二、审理前的准备	(248)
三、诉讼保全与先行给付	(250)
四、开庭审理	(252)
五、诉讼中止和终结	(260)
六、判决与裁定	(261)
第二节 简易程序	(263)
一、简易程序概述	(264)
二、简易程序的具体规定	(265)
第三节 特别程序	(266)
一、选民名单案件	(267)
二、宣告失踪人死亡案件	(268)
三、认定公民无行为能力案件	(269)
四、认定财产无主案件	(271)
第十四章 民事诉讼第二审程序与审判监督程序	(273)
第一节 第二审程序	(273)
一、上诉的提起与答辩	(275)
二、上诉案件的审理与裁判	(277)
第二节 审判监督程序	(280)
一、审判监督程序的提起	(280)
二、再审案件的审判	(283)
第十五章 民事诉讼执行程序	(285)

第一节 执行的一般规定	(286)
一、执行的根据	(286)
二、执行的管辖权	(287)
三、执行异议	(288)
四、协助执行	(289)
五、委托执行	(290)
第二节 执行的移送和申请	(291)
一、申请执行	(291)
二、移交执行	(293)
第三节 执行措施	(294)
一、扣留、提取被执行人的储蓄存款或劳动收入	(294)
二、查封、扣押、变卖、冻结被申请人的财产	(295)
三、强制交付法律文书指定的财物或票证	(297)
四、强制迁出房屋或者退出土地	(298)
五、强制履行法律文书指定的行为	(299)
六、划拨企业事业单位、机关、团体的存款	(300)
第四节 执行中止、终结与执行和解及执行回转	(301)
一、执行中止	(302)
二、执行终结	(304)
三、执行和解	(305)
四、执行回转	(306)
第十六章 涉外民事诉讼程序的特别规定	(308)
第一节 一般原则	(308)
一、主权原则	(308)
二、诉讼权利同等原则	(309)

三、诉讼权利对等原则·····	(309)
四、司法豁免权原则·····	(310)
五、使用中国通用语言文字原则·····	(311)
六、中国律师代理诉讼原则·····	(311)
第二节 送达与期间·····	(312)
一、送达·····	(312)
二、期间·····	(313)
第三节 诉讼保全·····	(314)
一、申请·····	(314)
二、责令被申请人提供担保·····	(315)
三、对扣押财产的监督·····	(315)
四、解除扣押·····	(315)
第四节 司法协助·····	(316)
一、司法协助概述·····	(316)
二、中国和外国判决、裁决的相互承认与执行·····	(317)
第十七章 行政诉讼第一审程序·····	(320)
第一节 普通程序·····	(320)
一、起诉与受理·····	(321)
二、审理与判决·····	(328)
第二节 行政附带民事诉讼·····	(333)
一、附带民事诉讼的提起·····	(333)
二、调解·····	(336)
三、赔偿责任·····	(338)
第十八章 行政诉讼第二审程序和审判监督程序 (341)	
第一节 第二审程序·····	(341)

一、上诉的提起与答辩·····	(341)
二、审理与裁判·····	(345)
第二节 审判监督程序·····	(348)
一、审判监督程序的提起·····	(348)
二、再审案件的审判·····	(351)
第十九章 行政诉讼执行程序·····	(352)
第一节 行政诉讼执行程序的一般规定·····	(352)
一、执行的原则·····	(353)
二、执行的根据·····	(355)
三、执行的组织·····	(358)
第二节 执行措施·····	(359)
一、对公民、法人和其他组织的执行措施·····	(359)
二、对行政机关的执行措施·····	(361)
第二十章 涉外行政诉讼·····	(363)
第一节 涉外行政诉讼的概念与特征·····	(364)
一、涉外行政诉讼的概念·····	(364)
二、涉外行政诉讼的特征·····	(365)
第二节 涉外行政诉讼的一般原则·····	(367)
一、国家主权原则·····	(367)
二、诉讼权利同等原则·····	(370)
三、对等原则·····	(371)
四、中国律师代理诉讼原则·····	(372)
第二十一章 刑事诉讼的立案、侦查和提起公诉 (374)	
第一节 立案·····	(375)
一、立案的材料来源·····	(375)
二、移送·····	(377)

三、立案的程序·····	(378)
第二节 侦查·····	(380)
一、讯问被告人·····	(381)
二、讯问证人·····	(383)
三、勘验、检查·····	(384)
四、搜查·····	(386)
五、扣押物证、书证·····	(388)
六、鉴定·····	(389)
七、通缉·····	(390)
八、侦查终结·····	(391)
第三节 提起公诉·····	(393)
一、审查起诉·····	(394)
二、提起公诉·····	(396)
三、对侦查终结案件的其他处理·····	(397)
第二十二章 刑事诉讼第一审程序·····	(400)
第一节 公诉案件·····	(401)
一、公诉案件的审查·····	(401)
二、审理前的准备·····	(403)
三、开庭审理·····	(405)
第二节 自诉案件·····	(412)
一、对自诉案件的审查和处理·····	(413)
二、调解·····	(414)
三、反诉·····	(414)
第三节 附带民事诉讼·····	(415)
一、附带民事诉讼的提起·····	(416)
二、附带民事诉讼的审理·····	(417)

第二十三章 刑事诉讼二审程序、死刑复核程序 与审判监督程序.....	(419)
第一节 二审程序.....	(419)
一、上诉、抗诉的提起.....	(420)
二、审理程序.....	(423)
三、上诉不加刑.....	(425)
第二节 死刑复核程序.....	(426)
一、死刑立即执行的复核程序.....	(427)
二、死刑缓期二年执行的复核程序.....	(430)
第三节 审判监督程序.....	(431)
一、审判监督程序的提起.....	(431)
二、再审案件的审理程序.....	(434)
第二十四章 刑事诉讼执行程序.....	(436)
第一节 刑事诉讼执行的概念和意义.....	(437)
一、刑事诉讼执行的概念.....	(437)
二、刑事诉讼执行的意义.....	(438)
第二节 对各种判决和裁定的执行.....	(439)
一、无罪与免除处罚的执行.....	(440)
二、财产部分的执行.....	(441)
三、徒刑、拘役缓刑的执行.....	(442)
四、管制、剥夺政治权利的执行.....	(443)
五、拘役、有期徒刑和无期徒刑的执行.....	(445)
六、死缓的执行.....	(446)
七、死刑判决的执行.....	(447)
第三节 执行中的诉讼问题.....	(449)
一、监外执行.....	(449)

二、减刑和假释.....	(450)
三、对新罪与漏罪的处理.....	(452)
四、错判与申诉.....	(452)
后记.....	(454)