

法律咨询大全^⑧

沈典 陈狂涛 主编

民 事 诉 讼 法

主管与管辖·审判组织与回避
诉讼参加人·期间·送达·起诉
反诉·诉讼保全·法院调解
特别程序·上诉·申诉和再审

法律咨询大全^⑧

民事诉讼法

沈典 陈狂涛 主编

辽宁人民出版社

1988年·沈阳

编审小组成员:

沈典 顾远 匡飙 陈狂涛
饶效杰 居毅 李琼 陈立军
董莉 沙石 栾嘉志 佳康
于质夫

法律咨询大全⑧

Fala Zixun Daquan

民事诉讼法

沈典 陈狂涛 主编

辽宁人民出版社出版 辽宁省新华书店发行

(沈阳市南京街6段1里2号) 沈阳新华印刷厂印刷

字数: 145,000 开本: 787×1092 1/32 印张: 6½

印数: 1—7,592

1988年9月第1版

1988年9月第1次印刷

责任编辑: 邵连凯

责任校对: 周兆铮

封面设计: 杨丽珠

ISBN 7-205-00372-5/D·87

定价: 2.20 元

前 言

《法律咨询大全》一、二、三册于1986年7、8月先后出版，受到广大读者的欢迎。在不到3个月的时间，便将发行的45000册销售一空。

为满足广大读者的需要，我们再版发行。这次再版，根据问题的性质以及各个有关法律的规定，包括1987年1月实施的《民法通则》的规定，在原书的基础上，进行了充实、修订和改编。全书由原来的1088个条目，增加到1904个条目（不含删去的31个条目）。由原来的3个分册，改编为刑法、民法、经济法、婚姻法、继承法、行政法、刑事诉讼法、民事诉讼法等8个分册。修订后的《法律咨询大全》，内容更为丰富，涉及面更为广泛。

人民要成为法律的主人，法律要成为人民手中的武器。由国家制定的代表广大人民意志和利益的法律，应当为人民所熟悉、所掌握。我们汇编这套《法律咨询大全》的目的，就在于帮助广大人民群众学法、懂法、守法，提高法律知识，增强法制观念，正确运用法律，自觉维护法律尊严。如果能够达到这样一个目的，我们将感到莫大的欣慰。

由于我们的水平所限，本书无论在材料的筛选上，还是

在体例、结构和条目的安排上，都肯定会有许多缺点和不足之处，恳请广大读者批评与指正。

编 者

序 言

张 友 渔

随着社会主义法制的逐步完备，广大公民，特别是司法工作者，对法律知识的需求越来越迫切。公民遇到有关法律问题，不是消极等待有关部门处理，而是希望自己掌握有关法律知识，运用法律手段维护自己的合法权益；司法工作者也深感必须熟谙有关法律条文，掌握相应法律知识，才能正确执行法律，运用法律。对于一般人来说，光靠司法机关的宣传和法律顾问部门的解答，远不能及时满足需要。因此，人们往往投书报刊，寻求帮助；许多报刊也辟出专栏，回答读者的询问。但这些询问和解答，条目比较分散，也不全面，仍不能满足人们的要求。为适应这种要求，辽宁人民出版社出版了这套《法律咨询大全》。

这套书是一部具有综合性的法律咨询丛书，内容全面，理论与实践结合得较好，切合实际需要。同时，它也是一部趣味性较强的法律知识读物。对群众来说，它是具体的、生动的法律知识教材；对司法工作者和有关部门来说，它是可资借鉴的参考书；对教学和科研人员来说，则提供了相当丰富的实际材料。相信它的出版，是会受到人们的欢迎的。

出版这样大规模的法律咨询汇编，很有必要，很有意义。它对于向全民普及法律知识的工作，对于加强社会主义法制建设，将会起到积极的作用。

1987年10月

目 录

序 言 前 言

一、主管与管辖

(一) 主管	1
1. 法院受理的行政案件, 是否需要先由主管机关作出裁决?	1
2. 二审裁定“发回县法院, 转有关部门处理”合法吗?	2
3. 因对市场管理部门的处罚不服而向人民法院申诉的案件应否受理?	3
4. 人民法院受理哪些食品卫生案件?	3
5. 人民法院受理的食品卫生案件, 在诉讼程序上与其他案件有什么不同?	4
6. 合法的个体经营受到侵害该怎么办?	5
7. 农村经济合同纠纷应由哪个部门管?	6
8. 经济合同法适用专业户吗?	7
9. 这起经济纠纷应由谁处理?	8
10. 宅基地纠纷, 法院应不应该受理?	9
11. 草原的所有权和使用权发生争议时怎么办?	11
12. 草原权属发生争议时应如何处理?	12
13. 该案属不属于法院管辖范围?	12
14. 父母不给分房结婚, 可以请求法院裁判吗?	14
15. 男女双方自愿离婚, 是否一定要法院判决?	15
16. 对于办理了离婚手续后一方又翻悔的诉讼, 法院应否受理?	16

17. 经人民法院判决“不准离婚”后, 六个月内双方自愿离婚, 可否办理离婚手续?	17
(二) 普通管辖	18
1. 他应当到哪里去起诉?	18
2. 男方在外地工作, 女方向哪里起诉离婚?	19
3. 非军人向军人提起民事诉讼, 由哪个人民法院管辖?	20
4. 军人一方提出离婚应向哪起诉?	20
5. 应该告谁? 在哪里告?	21
(三) 特殊管辖	22
1. 这起合同纠纷应由哪里的法院管辖?	22
2. 棉厂应向何地法院起诉?	23
3. 供方与需方在两地的合同纠纷, 应向何地人民法院起诉?	24
4. 法院该不该受理这起案件?	25
5. 我们的理由是否成立?	26
6. 部队与农民个人间发生经济纠纷由哪个法院受理?	27
7. 地方与部队发生经济合同纠纷怎样解决?	28
8. 个体户与专业户的合同纠纷, 法院不予受理对吗?	28
9. 我应该到哪个法院起诉?	29
10. 我对有关部门的处理决定不服, 应当怎样解决?	30
11. 某甲应到何地法院去打“官司”?	31
12. 原告向两个法院起诉, 两个法院又都立案的“官司”怎么打?	31
(四) 专属管辖	32
1. 我应该向哪个法院起诉?	32
2. 房屋案件应向哪个人民法院起诉?	33

二、审判组织与回避

(一) 审判组织	35
----------------	----

1. 这样组成的合议庭不妥吗?	35
2. 重审民事案件适用简易程序独任审判吗?	36
3. 陪审员单独调查符合法律规定吗?	36
4. 审判员让当事人担任法庭记录合法吗?	37
(二) 回避	38
当事人申请审判人员回避, 会对本人不利吗?	38

三、诉讼参加人

(一) 当事人	39
1. 请解释一下“民事诉讼中的正当当事人”	39
2. 谁是本案的被告人?	40
3. 法院这样判决对吗?	41
4. 谁属共同诉讼人? 谁是第三人?	43
5. “庭审材料”是指哪些材料?	44
(二) 委托代理人	45
1. 只有无诉讼能力的人才能委托代理人进行诉讼吗?	45
2. 可以请别人代替自己进行民事诉讼吗?	45
3. 民事案件的共同诉讼人是否可以互为诉讼代理 人? 诉讼代理人是否可以再委托律师?	47
4. 原告委托妻子作自己的代理人参加诉讼妥当吗?	48
5. 离婚案件可以委托代理人吗?	49
6. 行政介绍信能视为委托证明吗?	49
7. 张某的行为合法吗?	50
8. 未经被代理人同意的调解协议有效吗?	52
9. 法院调解民事案件, 是否可以不通知代理诉讼 的律师?	54
10. 民事调解书上没有代理诉讼的律师的名字是否 有效?	54
11. 委托人可以指名聘请律师吗?	55

12. 已离休的律师, 作为诉讼代理人有权查阅案卷、收取费用吗?	56
(三) 法定代理人	57
1. 审理阴私案件时法定代理人能否到场?	57
2. 离婚后归父亲抚养的未成年的孩子犯了罪, 母亲是否可以充当孩子的法定代理人?	58
3. 他能辞去“法定代理人资格”吗?	59
4. 与精神病患者离婚, 法定代理人不代理, 怎么办?	61
5. 被告人患精神病又无他人代理诉讼, 能否缺席判决?	63

四、证 据

1. 哑巴能作证人吗?	66
2. 代理人能作证人吗?	66
3. 当事人提供的证人, 是否都要出庭作证?	67
4. 我提供的证明人是否合法?	68
5. 向法院起诉前, 证人快要死亡怎么办?	69
6. “不能认定”是否等于没有这个事实?	71

五、期间、送达

(一) 期间	72
1. 在民事诉讼中延误了期限, 怎么办?	72
2. 出差耽误了上诉期, 还能向法院提出上诉吗?	72
3. 二审维持原审的离婚案件, 原告再次起诉的时间应以一审还是二审判决之日计算?	73
4. 判决不准离婚可以再起诉, 时间如何计算?	74
5. 缺席判决的期限应怎样确定?	75
6. 审理民事案件有无时间限制的规定?	76

(二) 送达.....78

1. 法院能否受理这一离婚案?78
2. 丈夫下落不明, 妻子可以提出离婚吗?79
3. 审理被告人下落不明的离婚案件应该如何适用法律?79
4. 一方当事人下落不明, 对方在何种情况下可提出离婚?80
5. 离婚案件的被告人无故出走, 是否可以缺席判决?81
6. 民事被告匿不出庭, 怎么办?82
7. 夫妻长期不通音讯, 一方起诉离婚的案件在程序上如何办理?83

六、对妨害民事诉讼秩序的强制措施

1. 法院能否拘传拒不到庭的关系人?85
2. 对无正当理由而拒绝到庭的被告人能否拘传?85
3. 民事诉讼法关于拘传的规定是否适用于法人?86
4. 自己不承认是被告, 可以拒绝出庭吗?87
5. 被告拒不到庭, 法院能否判决?88
6. 他俩的行为是妨害民事诉讼的行为吗?90

七、诉讼费

1. 我应该怎样交纳诉讼费?92
2. 在上诉期内上诉, 还要交上诉受理费吗?92
3. 这样收诉讼费对吗?93
4. 因合同纠纷提起诉讼应如何交纳诉讼费用?94
5. 怎样计算此案的诉讼费用?96
6. 第一审民事诉讼案件的诉讼费应由谁交纳?97
7. 法院以撤诉的方式结案, 诉讼费应退还给当事人吗?98
8. 这件经济合同纠纷案应如何收取受理费?99

八、起诉、反诉、诉讼保全和先行付给

(一) 起诉	101
1. 这样的起诉法院是否受理?	101
2. 上诉撤诉后是否可以重新起诉?	102
3. 人民法院应及时受理这起离婚诉讼	102
4. 再答驳回起诉的案件, 可否重新起诉?	104
5. 我该怎么办?	105
6. “人民法院认为确有必要受理男方离婚请求” 一般指哪些情况?	105
7. 男女一方坚持离婚, 一定要有双方所在单位经 调解过的介绍信, 人民法院才受理吗?	106
8. 民事纠纷的当事人能否直接到法院提起诉讼? 是否必须持有基层单位的介绍信?	106
9. 土地的个人使用权受到他人妨碍怎么办?	107
10. 她可以提起诉讼追回应继承的遗产吗?	108
11. 傅某这样答复我对吗?	108
12. 我能向人民法院起诉吗?	110
13. 法院裁定驳回起诉的案件, 可以重新起诉吗?	111
14. 我的诉讼请求会被驳回吗?	112
15. 李某诈骗钱款后逃走, 我们能拆其房屋抵帐吗?	113
16. 找不到侵犯房产的被告能打官司吗?	114
17. 法院不发送起诉书副本给被告人是违法的吗?	116
18. 对拒不执行行政处分的当事人可否移交法院处理?	116
19. 不服工商行政管理部门的处罚能否向人民法院起诉?	117
20. 人民法院对食品卫生行政案件, 主要审查什么? 能否进行调解审理?	118
21. 法院应否受理这样的起诉?	119
22. 人民法院应否受理我们的起诉?	119

23. 法院为什么不审理此案?.....	120
24. 公对私的合同纠纷, 法院是否受理?.....	121
25. 法院借口被告无偿还能力而拒绝诉讼对吗?.....	122
26. 建房单位不按合同规定给拆迁户安排住房怎么办?.....	123
27. 此纠纷是否能向人民法院起诉?.....	124
28. 因重婚被判处缓刑的罪犯, 在缓刑期间可以起 诉离婚吗?.....	125
29. 被宣告缓刑的犯罪人能否起诉离婚?.....	126
(二) 反诉	127
1. 我店可否提起反诉?.....	127
2. 原告人撤回离婚诉讼, 被告人能反诉离婚吗?.....	128
3. 这一案子是否属于反诉案件?.....	128
4. 民事案件的被告人是否可以反诉?.....	129
5. 在民事诉讼中, 被告可以对原告提出诉讼请求吗?.....	131
6. 被告人认为原告人告状无理, 可以拒绝出庭应 诉吗?.....	131
(三) 诉讼保全	132
1. 我们能否提出诉讼保全的申请?.....	132
2. 诉讼保全裁定在原告撤诉后还有效吗?.....	133
3. 离婚时一方转移财物怎么办?.....	134
4. 我可否向人民法院申请冻结母亲生前存款?.....	134
(四) 先行给付	135
能否要求被告在判决前先行给付赡养费?.....	135

九、法 院 调 解

1. 经检察院工作人员调解达成的协议书是否具有
 法律效力?..... 137
2. 法院调解离婚的案件应引用婚姻法哪一条?..... 133
3. 已经送达判决书的一审民事案件能否再调解?..... 139

4. 法院调解以后一方反悔, 是否可以强制执行?.....140
5. 刘某对和解协议的反悔是否有效?.....141
6. 一方当事人拒收的调解书有法律效力吗?.....142

十、审理和裁判

- (一) 公开审理143
 - 公开审判案件时旁听的群众能否发表意见?.....143
- (二) 传唤当事人.....144
 1. 法庭能否用被告人送传唤书给原告人?.....144
 2. 人民法院接待室用传票传唤当事人妥当吗?.....145
- (三) 延期审理146
 1. 现役军人因公不能到法庭应诉该怎么办?.....146
 2. 现役军人因故不能到法庭应诉怎么办?.....147
 3. “打官司”时, 因年老有病或不在本地不能出庭怎么办?.....147
- (四) 终止审理148
 1. 民事诉讼过程中一方当事人被捕怎么办?.....148
 2. 民事诉讼中一方当事人死亡怎么办?.....148
- (五) 撤诉149
 1. 我可以撤诉吗?.....149
 2. 这种情况双方当事人可自行和解吗?.....150
 3. 自诉案件宣告判决后, 能否撤诉?.....150
 4. 婚姻纠纷引起的伤害能否以附带民事诉讼处理?.....152
 5. 民事案件的上诉人撤诉, 法律文书应如何制作?.....153
- (六) 判决和裁定154
 1. 为什么已判决了离婚, 我还能另找对象?.....154
 2. 法院判决离婚后, 是否还要办理离婚手续?.....155
 3. 以人民法庭的名义出具判决、裁定书符合法律规定吗?.....156

4. 为什么中级人民法院的判决或裁定也叫“终审判决”、“终审裁定”?156
5. 作出“驳回起诉”的裁定, 需要经过开庭审理程序吗?158
6. 对生命垂危已丧失意识的被告人, 能进行缺席宣判吗?159

十一、特 别 程 序

1. 杨某能否申请宣告李某死亡?161
2. 我父亲有行为能力签订这份契约吗?162

十二、上 诉、申 诉 和 再 审

1. 缺席判决后原告有没有上诉权?163
2. 我担心基层法院的判决不公正怎么办?164
3. 上诉期间, 一审判决还执行吗?165
4. 对终审判决不能再上诉, 但又允许申诉, 有矛盾吗?166
5. 已过上诉期的民事判决可否补救?167
6. 将民事判决书采用布告的形式张贴, 是否妥当?168
7. 必须一方上诉另一方答辩吗?169
8. 发现二审终审的民事判决有错误, 如何作出法律文书?170

十三、执 行

1. 子女能否作为民事执行的对象?172
2. 法院未严格执法, 我该怎么办?173
3. 对方不执行法院的调解协议怎么办?175
4. 调解书可以强制执行吗?176
5. 当事人拒不执行法院的调解书怎么办?177

6. 仲裁调解书能否向法院申请执行?.....	172
7. 对方不执行调解协议应怎么办?.....	179
8. 夫妻离婚后, 一方扣留另一方的户口粮食关系, 应怎样处理?.....	179
9. 法院已判决, 住户逾期仍未迁出怎么办?.....	181
10. 表兄拒不履行人民法院的判决, 不还我的钱, 怎么办?.....	181
11. 民事判决或裁定发生法律效力后, 负有义务的当事人拒不执行怎么办?.....	182
12. 我向谁申请执行房屋纠纷的判决?.....	183
13. 被告确无财产, 对被害人的经济赔偿怎样执行?.....	184
14. 离婚判决书能否成为迁移户口的法律依据?.....	185
15. 县法院这样做对吗?.....	186
16. 对于被告在短期内确无偿付能力的案件, 人民法院应否中止审理?.....	186
17. 已执行了一部分内容的民事判决应否继续执行?.....	187
18. 申请强制执行的当事人是否向法院预交执行费?.....	190
编后记	192