

中国民商法理解适用  
与案例评析丛书 Y 卷

● 编委会主任:马 原 江 平

● 主编:刘璐 高言

# 民事诉讼法

## 理解适用与案例评析

人民法院出版社

中国民商法理解适用  
与案例评析丛书 Y 卷

# 民事诉讼法

## 理解适用与案例评析

编委会主任：马 原 江 平  
主 编：刘 璐 高 言  
副 主 编：杨中义 吴国哲 杨 军

责任编辑 辛 言 金 凤 高晓林  
姚力平 曹 欣 余立文  
王凤林 王华平 刘希文  
技术编辑 辛 叶 文 浩  
封面设计 秋 夫 余 韵

中国民商法理解适用与案例评析丛书

编委会主任/马 原 江 平

民事诉讼法理解适用与案例评析

主编/刘 璐 高 言

---

出版发行/最高人民法院人民法院出版社

社址/北京市东交民巷 27 号 (最高人民法院机关大院)

邮编/100745 电话/65136849 65299981 65134290

开户银行/中国工商银行北京王府井分理处

开户名称/人民法院出版社 帐号/046061-68

(通过本社邮购另加 15% 邮费)

---

经销/各地新华书店和其他书店 印刷/保定市大丰彩印厂

---

开本/850×1168 毫米 大 32 印张/16.75 字数/420 千

版本/1996 年 9 月第 1 版 印次/1996 年 9 月第 1 次

印数/0001-7000 定价/25.00 元

书号/ISBN7-80056-490-8/D·562

---

版权所有 侵权必究

## 中国民商法理解适用与案例评析丛书 编辑委员会

### 主 任

- 马 原 中华人民共和国最高人民法院原副院长、中国法官协会副会长、法学教授
- 江 平 七届全国人大常委会法律委员会副主任，中国政法大学教授、民商法学博士生导师

### 委 员 (以姓氏笔划为序)

- 丁巧仁 江苏省高级人民法院副院长
- 于世平 天津市高级人民法院副院长
- 于建伟 北京市朝阳区人民法院副院长
- 于新年 最高人民法院人民法院出版社副编审
- 孔祥俊 国家工商行政管理局公平交易司、民商法学博士后
- 方 向 中华全国律协副秘书长、《中国律师》总编辑
- 文海兴 中国人民银行条法司、民商法学博士
- 王惠安 广东省高级人民法院民事审判庭、民商法学博士
- 王继安 河北省高级人民法院民事审判庭庭长
- 王柏山 吉林省四平市铁西区人民法院院长
- 王 军 山东省高密市人民法院院长
- 毛端稚 最高人民法院经济审判庭副庭级审判员
- 孙小虹 云南省昆明市中级人民法院院长
- 田景春 吉林省高级人民法院副院长
- 刘兰芳 北京市海淀区人民法院副院长
- 刘志新 最高人民法院经济审判庭副庭长

- 刘俊海 中国社会科学院法学研究所、民商法学博士  
 刘克希 江苏省人大常委会法规室主任  
 回沪明 最高人民法院人民法院出版社社长兼总编辑、编审  
 孙 权 吉林省白山市副市长  
 吕玉兰 辽宁省高级人民法院法律业大分校副校长  
 纪 敏 最高人民法院告诉申诉审判庭副庭长  
 李 凡 最高人民法院民事审判庭副庭长  
 李国荣 国荣律师事务所主任、中国政法大学客座研究员  
 闵治奎 最高人民法院人民法院出版社副社长、副编审  
 陈锡可 广东省湛江市中级人民法院副院长  
 邹川宁 山东省青岛市中级人民法院副院长  
 何 山 全国人大常委会法工委副局级巡视员  
 何 昕 北京市高级人民法院告诉申诉审判庭庭长  
 吴邦海 海南省海口市中级人民法院院长  
 沈庆中 江西省高级人民法院研究室副主任  
 张 勇 深圳市中级人民法院审判员、法学博士  
 张兰珍 中华全国律协常务理事、德州大公律师事务所律师主任  
 杨亚平 最高人民法院人民法院出版社副社长  
 杨振山 中国政法大学教授、民商法学博士生导师  
 施 文 海南省海口海事法院院长  
 柯昌信 湖北省武汉市中级人民法院副院长  
 奚晓明 最高人民法院经济审判庭副庭长  
 高圣平 中国煤炭工业进出口总公司法律事务部  
 郭星亚 深圳市星辰律师事务所主任、一级律师  
 曹守晔 最高人民法院研究室民经处处长  
 宿 迟 北京市第一中级人民法院副院长  
 曾嘉源 四川省高级人民法院办公室主任  
 傅长禄 上海市第一中级人民法院副院长  
 童兆洪 浙江省高级人民法院副院长  
 蒋志培 最高人民法院知识产权办公室副主任

## 序

社会主义市场经济是以先进技术武装起来的社会化、集约化、国际化、大生产的现代化市场经济，是以公有制成份为主，多种经济成份并存，倡效率、竞争，崇公正、共同富裕的社会主义性质的市场经济，具有中国特色。市场经济的运作离不开法律的规制，而民商法作为“将经济关系直接翻译为法律原则”、“以法律形式表现了社会生活条件的准则”的法律，是市场经济的主要法律体现和基本法律形态。市场经济法律的基本要素和框架已为民商法中的“主体法、权利法、行为法、责任法”所勾勒。

著名英国法律史学家亨利·梅因在其经典名著《古代法》中说：“一个国家文化的高低，看它的民法和刑法的比例就能知道。大凡半开化的国家，民法少而刑法多，进化的国家，民法多而刑法少。”这句名言虽非绝对真理，但却道出民商法以其独有的精神反映着社会进步和开化程度，民商法是否发达是整个社会文明程度高低表征的一个重要方面。因为，民商法促进市场的健全，民商法的发达有利于克服封建思想和小农意识，树立起适应现代社会的价值观念、效益观念、时间观念、信息观念；有利于社会主义民主政治建设；民商法的发达可以大力促进科学技术的发展，清除社会愚昧落后。

我国目前虽无民商法典，但民商法典的基本构架已基本为我国现行民商法律所充实。民法通则、经济合同法、技术合同法、涉外经济合同法、著作权法、专利法、商标法、反不正当竞争法、企

业法（含工业企业法、三资企业法等）、公司法、票据法、担保法、海商法、保险法、破产法、房地产法、继承法、婚姻法等民商事法律的公布施行，使其对社会经济生活的调整日益周延，使我国社会主义市场经济民商法律体系渐趋完备。

最高人民法院和有关理论界、实务界的专家、学者携手合作共同编撰的这套《中国民商法理解适用与案例评析丛书》，以现行有效的法律规范为基础，以问题解答与案例解析相结合的独特体例，对国民商法的主要涵面作了较为全面的介绍和较为深入的分析，对民商事纠纷中的主要问题作了较为透彻的阐释。该套丛书有民商法总则、公司法、企业法、物权法、债权法、合同法、担保法、银行法、票据法、海商法、保险法、证券法、破产法、期货交易法、房地产法、著作权法、专利法、商标法、反不正当竞争法、继承法、劳动法、消费者权益保护法、人身权法、婚姻家庭法、民事诉讼法、仲裁法等二十六卷组成，是我国关于民商法理论与实务研究中第一套比较全面、系统和权威的书籍。我相信此套丛书的出版，对于促进各级人民法院依法审理民商事纠纷案件，提高司法、行政执法工作者和律师的民商法理论素养与实务水平，增强公民、法人等市场主体维护自身合法权益的自觉性，都会有所裨益。



一九九六年八月

## 前 言

民事诉讼法是人民法院审理民商事纠纷案件必须遵循的基本原则、制度和程序，也是当事人进行民事诉讼必须遵循的行为准则，是当事人行使诉讼权利、履行诉讼义务的法律根据。民商法与民事诉讼法是实体法与程序法的关系。民事诉讼法通过解决民商事纠纷来保障民商事权利的实现。有鉴于此，本丛书将民事诉讼法也包罗其中。

我国现行的民事诉讼法是在原民事诉讼法（试行）的基础上修改、补充而成的。这部法律保持了民事诉讼法（试行）的基本内容，对有些不完善的内容进行了修改。其中，总则部分，对民事诉讼法的任务、基本原则、管辖、诉讼参加人、证据、调解、财产保全和先予执行以及强制措施等，进行了相应的修改和补充；分则部分，对起诉受理、普通程序、简易程序、特别程序、二审程序、审判监督程序、执行程序 and 涉外程序等，都作了较大的修改和补充。同时，适应经济形势发展的需要，增加了许多新的内容。如诉前保全、先予执行、审限、申请再审、督促程序、公示催告程序、破产还债程序、拍卖制度、强制搜查制度以及涉外案件的管辖等。同民事诉讼法（试行）相比，这部法律的结构和体例上更加科学和合理，从内容上更加完善和周密，更加符合我国民商事审判工作的实际，更加符合实际工作的需要。

新民事诉讼法颁行之后，最高人民法院为了更好地贯彻实施该法，并针对审判实践中的新情况、新问题，制定发布了很多司



法解释，如《关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的意见》（1992年7月14日）、《关于在经济审判中严格执行〈中华人民共和国民事诉讼法〉的若干规定》（1994年12月22日）、《第一审经济纠纷案件适用简易程序开庭审理的若干规定》（1993年11月16日）、《经济纠纷案件适用简易程序开庭审理的若干规定》（1993年11月16日）、《关于海事法院诉讼前扣押船舶的规定》（1994年7月6日）、《关于海事法院拍卖被扣押船舶清偿债务的规定》（1994年7月6日）等等。这些司法解释增加了民事诉讼法的实践性和操作性，同时弥补了立法上的某些不足。

新民事诉讼法颁行五年之际，我们编撰此书，力求全面、系统、准确地把握民事诉讼法及有关司法解释的原意，对我国现行民事诉讼法律规范进行一下总的整理，以利于读者了解民事诉讼法的内容及其发展，利于当事人更好地行使诉讼权利，利于人民法院更好地适用法律，及时审理民商事案件，保护当事人的合法权益。书中的不当之处，敬请读者斧正。

编著者

一九九六年八月

# 目 录

## 第一部分 民事诉讼法理解适用

- 一、民事诉讼法概述 ..... (1)
  - 〔问 01〕: 什么是民事诉讼? ..... (1)
  - 〔问 02〕: 什么是民事诉讼法? ..... (2)
  - 〔问 03〕: 我国现行民事诉讼法的主要变化有哪些? ... (3)
  - 〔问 04〕: 民商事诉讼案件有哪些主要类型? ..... (4)
  - 〔问 05〕: 我国民事诉讼法的基本原则有哪些? ..... (5)
  
- 二、管辖 ..... (6)
  - 〔问 06〕: 什么是管辖? ..... (6)
  - 〔问 07〕: 什么是级别管辖? ..... (7)
  - 〔问 08〕: 对第一审民事案件各级人民法院权限如何分工?  
..... (7)
  - 〔问 09〕: 什么是地域管辖? ..... (8)
  - 〔问 10〕: 什么是普通管辖? ..... (8)
  - 〔问 11〕: 审判实践中, 应怎样认定被告经常居住地?  
..... (9)
  - 〔问 12〕: 审判实践中, 应如何确定经常居住地的外延?  
..... (10)
  - 〔问 13〕: 因合同纠纷提起的诉讼由哪个人民法院管辖?

- ..... (11)
- 〔问 14〕：因保险合同提起的诉讼由哪个人民法院管辖？  
..... (12)
- 〔问 15〕：因铁路、公路、水上、航空运输和联合运输合  
同发生的纠纷，由哪个人民法院管辖？ ..... (13)
- 〔问 16〕：因侵权行为提起的诉讼，由哪个人民法院管辖？  
..... (13)
- 〔问 17〕：因铁路、公路、水上和航空事故请求损害赔偿  
提起的诉讼，由哪个地方的人民法院管辖？  
..... (14)
- 〔问 18〕：货物在运输途中，托运人和承运人发生纠纷造  
成停运，应由哪个地方法院管辖？ ..... (14)
- 〔问 19〕：因船舶碰撞或者其他海事事故请求赔偿损害提  
起的诉讼，由哪个人民法院管辖？ ..... (15)
- 〔问 20〕：因海难救助费用提起的诉讼，由哪个人民法院  
管辖？ ..... (16)
- 〔问 21〕：因共同海损提起的诉讼，由哪个地方的人民法  
院管辖？ ..... (16)
- 〔问 22〕：哪些案件适用专属管辖？ ..... (17)
- 〔问 23〕：哪些案件由原告所在地人民法院管辖？ ..... (17)
- 〔问 24〕：离婚诉讼应该向哪个法院起诉？ ..... (18)
- 〔问 25〕：因合同纠纷提起的诉讼，当事人仅履行了定金  
约定，未履行其他合同义务的，应如何确定合  
同管辖？ ..... (19)
- 〔问 26〕：合同双方当事人协议约定发生纠纷各自可向所  
在地人民法院起诉应如何确定管辖？ ..... (20)
- 〔问 27〕：什么是共同管辖？ ..... (20)

- 〔问 28〕：审判实践中，如何处理共同管辖的冲突？ … (21)
- 〔问 29〕：什么情况下指定管辖？ …… (21)
- 〔问 30〕：什么是移送管辖？ …… (22)
- 〔问 31〕：当事人对受理民事案件人民法院的管辖权有异议怎么办？ …… (23)
- 〔问 32〕：法院对诉讼代理人以自己名义提起的管辖权异议应否作出裁定？ …… (24)

### 三、当事人 …… (25)

- 〔问 33〕：诉讼参加人、诉讼参与人和诉讼当事人有什么不同？ …… (25)
- 〔问 34〕：什么是民事诉讼当事人？ …… (26)
- 〔问 35〕：什么是当事人的诉讼权利能力？ …… (27)
- 〔问 36〕：什么是当事人的诉讼行为能力？ …… (28)
- 〔问 37〕：最高人民法院对当事人的确定作出的司法解释的主要内容有哪些？ …… (30)
- 〔问 38〕：当事人在诉讼中有哪些权利和义务？ …… (32)
- 〔问 39〕：诉讼承担人的概念和特点是什么？ …… (32)
- 〔问 40〕：诉讼承担人承担诉讼的期限应如何确定？  
…… (33)
- 〔问 41〕：诉讼承担人应以什么方式参与诉讼？ …… (34)
- 〔问 42〕：什么是共同诉讼人？共同诉讼人分为哪几种？  
…… (34)
- 〔问 43〕：什么是诉讼代表人？ …… (35)
- 〔问 44〕：什么是民事诉讼中的第三人？ …… (37)
- 〔问 45〕：人民法院能否直接判决无独立请求权的第三人承担民事责任？ …… (38)

- 〔问 46〕：在判令第三人承担民事责任的诉讼中，人民法院应怎样把握好几种相关的民事权利？…… (39)
- 〔问 47〕：什么是诉讼代理人？…… (41)
- 〔问 48〕：合伙纠纷案件的数名合伙人是否可以委托一个律师代理诉讼？…… (41)
- 〔问 49〕：什么是法定代理人？…… (42)
- 〔问 50〕：什么是委托代理人？什么人可以被委托为诉讼代理人？…… (43)
- 〔问 51〕：如何委托诉讼代理人？…… (44)
- 〔问 52〕：诉讼代理人在民事诉讼中有哪些权利和义务？…… (45)

**四、证据** …… (46)

- 〔问 53〕：什么是证据？证据的种类有哪些？…… (46)
- 〔问 54〕：审判实践中，委托鉴定应遵循哪些原则？…… (48)
- 〔问 55〕：什么是举证责任？其分担的原则是什么？… (49)
- 〔问 56〕：什么情况下当事人无需举证？…… (49)
- 〔问 57〕：当事人应当向人民法院提供哪些证据？…… (50)
- 〔问 58〕：当事人收集证据时应注意什么？…… (51)
- 〔问 59〕：什么是证据保全？…… (51)
- 〔问 60〕：离婚案件的当事人应向人民法院提供哪些证据？…… (52)
- 〔问 61〕：继承案件的当事人应向人民法院提供哪些证据？…… (54)
- 〔问 62〕：债务纠纷案件的当事人应向人民法院提供哪些证据？…… (55)

- 〔问 63〕：追索赡养费、抚养费、抚育费案件的当事人应向人民法院提供哪些证据？ ..... (56)
- 〔问 64〕：损害赔偿案件的当事人应向人民法院提供哪些证据？ ..... (57)
- 〔问 65〕：确认房屋产权案件的当事人应向人民法院提供哪些证据？ ..... (58)
- 〔问 66〕：房屋买卖纠纷案件的当事人应当向人民法院提供哪些证据？ ..... (59)
- 〔问 67〕：房屋租赁纠纷案件的当事人应向人民法院提供哪些证据？ ..... (60)
- 〔问 68〕：强占房屋案件的当事人应向人民法院提供哪些证据？ ..... (60)
- 〔问 69〕：经济合同纠纷案件的当事人应向人民法院提供哪些证据？ ..... (61)
- 〔问 70〕：人民法院对当事人提供的证据，应当如何处理？ ..... (62)
- 〔问 71〕：在什么情况下人民法院调查、收集证据？ ..... (63)
- 〔问 72〕：人民法院应当如何调查、收集证据？ ..... (63)
- 〔问 73〕：审判实践中，人民法院进行调查、收集证据时，应注意什么问题？ ..... (64)
- 〔问 74〕：人民法院怎样审查、判断证据？ ..... (65)
- 〔问 75〕：审判实践中，人民法院用什么样的具体方法来审查、核实、判断证据？ ..... (66)
- 〔问 76〕：审判实践中，应如何对证据材料复印件进行审核？ ..... (67)
- 〔问 77〕：人民法院在民事诉讼中，应怎样防止伪证？

..... (68)

〔问 78〕：人民法院对制造伪证的行为应怎样进行制裁？  
..... (69)

〔问 79〕：审判实践中如何认识和掌握当事人举证和  
    人民法院查证之间的关系问题？ ..... (70)

〔问 80〕：未经对方当事人同意私自录音取得的资料能否  
    作为证据使用？ ..... (71)

〔问 81〕：证据是否都应当在法庭上出示？ ..... (71)

**五、期间、送达** ..... (72)

〔问 82〕：什么叫期间？期间分为几种？ ..... (72)

〔问 83〕：如何计算期间？ ..... (72)

〔问 84〕：耽误了期间怎么办？ ..... (73)

〔问 85〕：什么是送达？ ..... (74)

〔问 86〕：什么是直接送达？ ..... (75)

〔问 87〕：什么情况下适用留置送达？ ..... (75)

〔问 88〕：实践中，如何通过扩大留置送达的使用条件来  
    解决送达难问题？ ..... (77)

〔问 89〕：什么时候委托送达？ ..... (78)

〔问 90〕：什么情况下采用邮寄送达的方式？ ..... (79)

〔问 91〕：在邮电部取消了双挂号邮件业务后，法院能否  
    办理双挂号诉讼文书邮件业务？ ..... (79)

〔问 92〕：何种情况下适用转交送达？ ..... (80)

〔问 93〕：什么是公告送达？ ..... (80)

〔问 94〕：审判实践中如何适用公告送达这种送达方  
    式？ ..... (81)

〔问 95〕：审判实践中，适用公告送达应特别注意什么？

---

.....	(82)
〔问 96〕：送达的效力如何？ .....	(83)
<b>六、法院调解</b> .....	(84)
〔问 97〕：什么是法院调解？ .....	(84)
〔问 98〕：法院调解以什么为原则？ .....	(85)
〔问 99〕：法院如何进行调解？ .....	(85)
〔问 100〕：法院调解何时生效？ .....	(86)
〔问 101〕：法院调解具有什么效力？ .....	(87)
〔问 102〕：调解书应当包括哪些内容？ .....	(87)
〔问 103〕：调解在诉讼的哪个阶段进行？ .....	(88)
<b>七、财产保全和先予执行</b> .....	(89)
〔问 104〕：什么是财产保全？ .....	(89)
〔问 105〕：什么是诉前财产保全？ .....	(89)
〔问 106〕：什么是诉讼财产保全？ .....	(90)
〔问 107〕：财产保全的范围和措施有哪些？ .....	(90)
〔问 108〕：如何进行财产保全？ .....	(91)
〔问 109〕：一审上诉期间，应向何级法院申请财产保全？ .....	(92)
〔问 110〕：申请诉前财产保全后，当事人应当向何地人 民法院起诉？ .....	(92)
〔问 111〕：什么情况下解除财产保全？ .....	(93)
〔问 112〕：什么是先予执行？ .....	(93)
〔问 113〕：先予执行可以适用于哪些案件？ .....	(94)
〔问 114〕：如何进行先予执行？ .....	(95)



**八、妨害民事诉讼的强制措施** ..... (95)

- 〔问 115〕：什么是妨害民事诉讼的强制措施？民事诉讼法为什么规定对妨害民事诉讼的强制措施？  
..... (95)
- 〔问 116〕：怎样才构成妨害民事诉讼的行为？ ..... (96)
- 〔问 117〕：妨害民事诉讼的行为有哪些？ ..... (97)
- 〔问 118〕：人民法院可以采取哪些对妨害民事诉讼的强制措施？ ..... (98)
- 〔问 119〕：人民法院如何采取拘传措施？ ..... (99)
- 〔问 120〕：人民法院如何采取拘留措施？ ..... (100)
- 〔问 121〕：因妨害民事诉讼被罚款拘留的人不服决定，申请复议的期间如何计算？ ..... (101)
- 〔问 122〕：对妨害民事诉讼的行为已构成犯罪的如何处理？ ..... (102)
- 〔问 123〕：在执行经济纠纷案件中，能否采取拘留措施？  
..... (102)

**九、诉讼费用**..... (103)

- 〔问 124〕：什么是诉讼费用？为什么要收取诉讼费用？  
..... (103)
- 〔问 125〕：如何收取案件受理费？ ..... (105)
- 〔问 126〕：民事诉讼法中规定的应当交纳的其他诉讼费用包括哪些？ ..... (106)
- 〔问 127〕：一审案件的诉讼费用如何负担？ ..... (108)
- 〔问 128〕：二审案件和再审案件的诉讼费用如何负担？  
..... (109)
- 〔问 129〕：再审案件诉讼费用如何负担？ ..... (109)