

中国

民事官司

常备手册

蔡峰 主编

官司要想赢，
咱要懂流程 ✓
跟着法官学

- 诉讼全程**精解**
- 典型案例**分析**
- 流程图表**指引**
- 问题解决**到位**



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

中国

民事官司



常 备 手 册



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

中国民事官司常备手册 / 蔡峰主编. —北京:法律出版社, 2011. 1

ISBN 978 - 7 - 5118 - 1270 - 4

I. ①中… II. ①蔡… III. ①民事诉讼法—中国—手册 IV. ①D925. 1 - 62

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 191906 号

中国民事官司常备手册
蔡 峰 / 主编

编辑统筹 大众出版分社
策划编辑 丁红涛
责任编辑 丁红涛
装帧设计 汪奇峰

©法律出版社·中国

出版 法律出版社
总发行 中国法律图书有限公司
经销 新华书店
印刷 永恒印刷有限公司
责任印制 沙 磊

开本 787 × 960 毫米 1/16
印张 18
字数 348 千
版本 2011 年 1 月第 1 版
印次 2011 年 1 月第 1 次印刷

法律出版社(100073 北京市丰台区莲花池西里 7 号)

网址/ www.lawpress.com.cn
电子邮件/ info@lawpress.com.cn

销售热线/010 - 63939792/9779
咨询电话/010 - 63939796

中国法律图书有限公司(100073 北京市丰台区莲花池西里 7 号)

全国各地中法图分、子公司电话:

北京分公司/010 - 62534456

西安分公司/029 - 85388843

上海公司/021 - 62071010/1636

重庆公司/023 - 65382816/2908

深圳公司/0755 - 83072995

第一法律书店/010 - 63939781/9782

书号: ISBN 978 - 7 - 5118 - 1270 - 4

定价: 45.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

前言

☞ 为什么要打官司？

老百姓在日常生活中，总会碰到各种烦心事，切身的权利和利益总会遭到不同程度的侵害，比如，买回家的食品，质量有问题，去看病，医院乱收费，单位无故克扣工资，离婚时财产怎么分，孩子由谁养，等等。这些问题和纠纷通过协商、调解还搞不定，心里就会窝火，尤其是对方还无理赖三分，不找个说法，怎么能咽下这口气？

这时候，要知道用法律维护自己的合法权益，不要忍气吞声、不了了之，更不要违法乱纪、铤而走险。打官司是文明社会提供给民众的一种纠纷解决办法，它代替了私人之间直接的争斗，既保护了当事人，也维护了社会秩序。所以，社会和国家都提倡，纠纷不能化解时，拿起法律武器，打官司。

☞ 打官司，你别怕！

不管是告别人，还是被人告了，都不要慌，不要逃避，要客观冷静地分析自己和对方的具体情况，判断下一步该怎么办。不要一味抱怨司法腐败，要相信世间自有公道，法律一定会给出一个令人信服的说法。况且，我国的法治环境也越来越好，司法机制也越来越规范了。

☞ 打官司靠自己，还是找律师？

身边有律师亲友，那是最好不过的。如果没有，也可以打热线电话，或到免费的咨询机构问问情况。小事情的话，简单问问，看看书，查查网上资料，可以自己打。大事情，最好还是找专业律师。即使聘有专业律师，自己最好也能懂一点儿，毕竟自己才是最关心自己的人，还要防止被忽悠了。

☞ 这本书能告诉你什么？

第一，帮助你分析打官司的成本与收益，指明打官司存在的风险，判断要不要请律师。第二，教你如何准备打官司，没钱的话，该怎么找法律援助。第三，介绍法院和法官是如何工作，如何审理案件，如何作出裁决的。第四，官司输了，教你怎么面对；官司赢

了,教你如何申请法院执行。第五,对日常生活中常见的纠纷,如婚姻家庭纠纷、交通事故纠纷、医疗事故纠纷、民间借贷纠纷,有专门细致的技巧提示。

这本书帮你熟悉中国民事官司的整体框架和流程;教你充分利用法律赋予的一切权利,维护自己的合法权益,给对手制造法律许可范围内的困难;让你在短期内掌握民事官司的初步知识和技能,争取打官司的主动权。

这本书有什么独到之处?

第一,贯彻问题意识,按照“提出问题—分析问题—解决问题”的思路展开,确保实用性。第二,利用表格图示,读者清晰直观地按图索骥,找到最佳方案,保证生动性。第三,给出典型实例,以供读者与自己的实际情况参照,确保有效性。第四,语言通俗易懂,突破法律图书严肃刻板的风格,力求趣味性、可读性。

简 明 目 录

第一章	打官司值不值?	1
第二章	打官司有哪些风险?	13
第三章	该自助还是找律师?	26
第四章	准备起诉怎么着手?	36
第五章	没钱打官司怎么办?	58
第六章	立案阶段原告该做什么?	70
第七章	做了被告怎么办?	97
第八章	开庭之前要做什么?	109
第九章	法院怎么审理?	131
第十章	官司输了怎么办?	165
第十一章	不服上诉结果怎么办?	182
第十二章	官司赢了怎么执行?	207
第十三章	常见纠纷诉讼技巧提示	239
	附录	248

目 录

第一章 打官司值不值？ | 诉讼成本的计算 |

第一节 解决纠纷的三种途径	1
途径一：自力救济	1
途径二：社会救济	2
途径三：公力救济	2
第二节 打官司的成本计算	2
成本一：诉讼要花多少钱？	3
附：案件受理费速算查询表	4
附：申请费速算查询表	5
成本二：诉讼要花多少时间？	8
附：民事诉讼期间检索表	9
成本三：诉讼要花多少精力？	11

第二章 打官司有哪些风险？ | 诉讼风险提示 |

第一节 诉讼风险的原因分析	13
第二节 十大诉讼风险	14
风险一：提起诉讼不被受理	15
风险二：诉讼请求不当，法院不予支持	17
风险三：超过诉讼时效，诉请难以被支持	18
风险四：不按时预交诉讼费用，相关要求难实现	19
风险五：证据提供出差错，有理难打官司	19
风险六：授权不明确，代理人意见不作数	20
风险七：不按规定参加庭审活动，可裁定自动撤诉或者缺席判决	21
风险八：不按规定申请审计、评估、鉴定，需要承担后果	22
风险九：案件胜诉申请执行，依旧风险多多	23
风险十：不按时履行生效文书，额外增加自己负担	24

第三章 该自助还是找律师？ | 诉讼策略揭秘 |

第一节 哪些民事官司适合自助？	26
考虑一：案件类型简单明了	28
考虑二：法律关系单一明确	28
考虑三：争议的标的不大	29
考虑四：双方矛盾不深争议不大	29
考虑五：证据取得的难度较小	30
考虑六：管辖法院合适	30
考虑七：案件不具有涉外因素	31
第二节 如何正确分析自己和对手的优势、劣势？	31
分析一：自己能否胜任自助？	32
分析二：对手是否容易对付？	34

第四章 准备起诉怎么着手？ | 起诉十大准备 |

准备一：起诉的法律依据有哪些？	37
准备二：谁可以起诉？	37
准备三：什么事能起诉？	38
准备四：该起诉什么？	39
准备五：应该如何选择被告？	39
准备六：到哪个法院进行起诉？	40
准备七：应该在什么时间内起诉？	50
准备八：应该如何搜集证据？	53
准备九：如何委托诉讼代理人？	55
准备十：应该如何起草起诉状？	56

第五章 没钱打官司怎么办？ | 救助援助有保障 |

第一节 诉讼费用的司法救助制度	59
一、什么是诉讼费用的司法救助制度？	59
二、哪些情况下可以不交、缓交、减交或者免交诉讼费用？	59
附：诉讼费用不交、缓交、减交、免交情形一览表	60
三、如何办理缓交、减交和免交诉讼费用手续？	61
附：缓交诉讼费申请书样本	61
附：减交诉讼费申请书样本	62

附：免交诉讼费申请书样本	62
第二节 申请法律援助	62
一、哪些民事纠纷可以申请法律援助？	62
二、法律援助提供哪些服务？	63
三、申请法律援助需要符合什么条件？	64
四、申请法律援助需要走哪些程序？	65
附：法律援助申请流程图	67
第三节 寻求免费法律帮助	68
一、哪些问题或纠纷能寻求免费法律帮助	68
二、哪些机构或组织提供免费法律帮助	68
三、如何选择法律援助机构或组织	69
四、援助机构是如何帮助你的	69
五、援助机构不负责任怎么办	69
 第六章 立案阶段原告该做什么？ 原告任务介绍 	
第一节 如何办理起诉手续？	70
一、起诉可以采取哪些形式？	70
二、起诉要提交哪些材料？	71
三、多久可以知道自己的起诉有没有被立案？	72
四、法院进行起诉审查后会有哪些结果？	72
附：起诉审查流程图	74
第二节 如何预交诉讼费用？	74
附：预交诉讼费用通知单	75
第三节 选择简易程序还是普通程序？	76
一、简易程序有什么好处？	76
二、什么案件可以适用简易程序？	77
三、是否选择简易程序？	78
第四节 如何申请财产保全？	78
一、财产保全可以在什么时候申请？	79
附：财产保全申请书格式	81
附：财产保全申请书范例	81
二、申请财产保全可以要求保全对方所有的财产吗？	82
三、财产保全一般采用哪些措施？	83
四、除了交申请费，申请财产保全还需要提供担保吗？	83

五、被申请人可以要求解除财产保全吗？	84
六、申请财产保全错误了，需要承担责任吗？	85
第五节 如何申请先予执行？	86
一、什么情况下可以申请先予执行？	86
二、获得先予执行需要符合什么条件？	87
三、如何申请先予执行？	88
附：先予执行申请书格式	89
附：先予执行申请书范例	89
四、申请先予执行错误怎么办？	90
第六节 立案阶段如何继续收集证据？	91
一、如何申请法院代为收集证据？	91
附：申请法院调查取证申请书格式	92
附：申请法院调查取证申请书范例	93
二、如何申请法院保全证据？	94
附：证据保全申请书格式	95
附：证据保全申请书范例	96
 第七章 做了被告怎么办？ 被告策略揭秘 	
第一节 被告的心理准备	97
一、做了被告，心理三不要	97
二、做了被告，避免心理误区	99
第二节 被告的诉讼准备	99
一、前提：了解享有的诉讼权利和承担的诉讼义务	100
二、启动：接收送达的诉讼文书	101
三、关键：准备答辩状	102
附：答辩状格式	104
附：答辩状范例	104
四、重点：可以向法院申请哪些措施？	105
附：管辖权异议流程图	106
附：管辖权异议申请书范例	106
 第八章 开庭之前要做什么？ 庭审前准备活动 	
第一节 如何申请回避？	109
一、谁来审第一审民事案件？	109

二、当事人不想让这位法官审自己的案子怎么办？	111
附：当事人申请回避流程图	113
第二节 当事人如何进行举证？	113
一、当事人为什么要举证？	113
附：第一审普通程序举证通知书	114
二、哪些事实不需要证明？	115
三、举证责任怎么分配？	116
四、哪些证据可以提交？	117
五、证据需要在什么时候提交？	123
附：人民法院准许延长举证期限通知书	125
附：因追加当事人或有独立请求权第三人参加诉讼变更举证期限通知书	125
附：重新指定举证期限通知书	126
第三节 如何进行证据交换？	126
一、是不是所有案件都需要在开庭前进行证据交换？	127
附：人民法院依当事人申请确定证据交换通知书	127
附：人民法院依职权确定证据交换通知书	128
二、证据交换应该在什么时间进行？	128
三、证据交换怎么进行？	128
第四节 做好庭审前的准备工作	128
准备一：再次检查自己的起诉状，明确诉讼请求和事实	129
准备二：审查双方证据，做好质证准备	129
准备三：针对争议问题，起草代理词	129
准备四：记清开庭时间、地点，和代理人保持联系	130
 第九章 法院怎么审理？ 第一审庭审程序介绍 	
第一节 庭审准备工作	132
第二节 法庭调查	132
一、当事人陈述	133
二、出示证据和质证	136
第三节 法庭辩论	138
一、法庭辩论如何进行？	139
二、法庭辩论应该注意什么？	140
第四节 法院调解	142
一、民事调解有哪些优点？	142

二、法庭辩论后的民事调解怎么进行？	142
附：民事调解协议范例	143
附：民事调解书范例	144
三、民事调解书具有哪些效力？	145
四、调解需要注意什么？	146
第五节 法庭笔录	147
一、法庭笔录中有哪些内容？	147
二、阅读法庭笔录需要注意什么？	148
第六节 撤诉、缺席判决和延期审理	148
一、撤诉	148
二、缺席判决	150
三、延期审理	151
第七节 法庭宣判和审理期限	151
一、法庭宣判怎么进行？	152
二、一审民事案件的审理期限是多久？	152
第八节 诉讼中止和诉讼终结	153
一、什么是诉讼中止？	153
二、什么是诉讼终结？	154
第九节 民事判决、民事裁定和民事决定	155
一、民事判决	156
附：民事判决书范例	158
二、民事裁定	160
附：民事裁定书范例	162
三、民事决定	163
附：民事决定书范例	164
 第十章 官司输了怎么办？ 上诉程序详解 	
第一节 如何提出上诉？	166
一、谁可以提起上诉呢？	166
二、上诉需要在什么时间内提出？	167
三、上诉状怎么写？	168
附：上诉状范本格式	169
四、如何提交上诉状？	169
五、法院如何受理上诉？	170

附：法院受理上诉工作流程图	170
六、上诉是否能撤回？	171
附：第二审程序中准许撤诉民事裁定书范例	172
第二节 第二审法院如何审理民事案件？	173
一、二审审理前，法院要做哪些准备工作？	173
二、第二审都要开庭审理吗？	174
三、第二审审理哪些内容？	175
四、法院审理第二审民事案件会有哪些裁判结果？	176
五、第二审中还能继续提供证据吗？	177
六、第二审法院审理时还要进行调解吗？	178
附：第二审民事调解书范例	180
七、第二审民事案件应在什么时间内审理结束？	181
 第十一章 不服上诉结果怎么办？ 了解再审程序 	
第一节 如何提起再审？	183
一、谁有权启动再审？	183
二、人民法院如何依职权提起再审？	183
三、当事人如何申请再审？	185
附：民事再审申请书范本格式	192
附：当事人申请再审流程图	194
附：当事人申请再审情况下再审法院的管辖列表	194
四、人民检察院如何提起抗诉？	195
附：人民检察院抗诉流程图	198
附：民事抗诉申请书范本格式	199
第二节 人民法院如何审理再审？	200
一、民事案件再审，之前正在执行的民事判决书怎么办？	200
附：再审民事裁定书（人民检察院抗诉）	201
附：再审民事裁定书（当事人申请）	201
二、民事案件再审必须由合议庭审理吗？	202
三、民事案件再审按照什么程序要求进行审理？	202
四、民事案件再审是否都要开庭审理？	203
五、民事案件再审中当事人能否提出新的诉讼请求？	204
六、再审案件也可以进行调解吗？	204
七、民事案件再审后会有哪些裁判结果？	205

第十二章 官司赢了怎么执行？ | 执行程序解析 |

第一节 如何申请民事执行？	207
一、只有生效的民事判决书才能申请法院强制执行吗？	207
二、申请执行要找哪个法院？	209
附：级别管辖列表	210
三、执行程序如何启动？	211
附：执行申请书格式	213
附：执行申请书范例	214
四、人民法院如何受理执行申请？	215
第二节 人民法院如何采取执行措施？	215
一、如何调查被执行人的财产状况？	215
二、人民法院如何采取执行措施？	219
三、采取执行措施后，债务人仍旧无力履行义务怎么办？	227
四、债务人不履行义务，有什么惩罚措施吗？	227
五、当事人对人民法院的执行行为有意见怎么办？	229
附：当事人及利害关系人执行异议处理流程图	230
六、执行回转	230
第三节 哪些情况可以导致执行无法继续？	231
一、案外人执行异议	231
附：案外人异议处理流程图	232
二、执行担保	233
三、执行和解	234
四、执行中止	235
五、执行终结	236
六、不予执行	237

第十三章 常见纠纷诉讼技巧提示

第一节 离婚纠纷诉讼技巧提示	239
第二节 道路交通纠纷诉讼技巧提示	241
第三节 医疗损害赔偿纠纷诉讼技巧提示	243
第四节 民间借贷纠纷诉讼技巧提示	246

附录

一、民事官司流程图表	248
1. 民事官司流程图(一审)	248
2. 民事官司流程图(二审)	249
3. 法院合议庭工作流程	250
4. 法院审判委员会工作流程	251
二、法律文书范本	252
1. 民事起诉状(缺乏感情基础离婚)	252
2. 民事起诉状(拆迁补偿协议纠纷)	253
3. 民事起诉状(道路交通事故人身损害赔偿纠纷)	254
4. 民事起诉状(工伤赔偿款纠纷)	255
5. 民事起诉状(房屋买卖纠纷)	257
6. 民事起诉状(民间借贷纠纷)	258
7. 民事起诉状(产品质量损害赔偿纠纷)	258
三、诉讼费用与诉讼风险	260
1. 诉讼费用交纳办法	260
2. 人民法院民事诉讼风险提示书	267

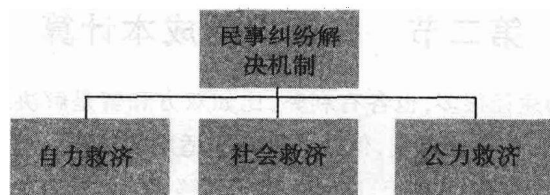
Chapter 1

第一章 打官司值不值？

——诉讼成本的计算

第一节 解决纠纷的三种途径

人生旅途上,总会碰到各种各样的突发情况,遇见各式各样的意外问题,可能是上当受骗,可能是遭受人身伤害,可能是财产意外损失,可能该得的报酬没有得到,等等。这些情况或问题,往往导致人与人之间就特定的问题发生争执、产生纠纷。虽然人人和谐相处、社会安乐美满是大家都希望看到的美好愿景,但矛盾的普遍性决定了纠纷始终是不可避免的。面对矛盾和纠纷,如离婚纠纷、损害赔偿纠纷、房屋产权纠纷、合同纠纷、著作权纠纷等,应该怎么办呢?毫无疑问是要及时化解矛盾、解决纠纷。那么,如何化解矛盾、解决纠纷呢?哪些化解或解决的方式是法律允许的?这些方式又有是什么样的具体要求或条件?



途径一：自力救济

包括自决与和解。它是指纠纷的当事人依靠自身力量解决纠纷,达到维护自己的权益的目的。其中,自决是指纠纷当事人一方凭借自己的力量使得对方服从;和解是指双方互相妥协和让步以达成协议。两者共同点就是都依靠自我的力量来解决争议,不需要第三方的参与,当然也不受任何规范的制约。这是自原始社会开始就存在的纠纷解决方式,古老而实用,现代社会中虽然不能再靠蛮力化解矛盾,但通过纠纷当事人自身的力量来协商、妥协,最终解决纠纷,无疑是较为省时省力的。

途径二：社会救济

包括调解(诉讼外调解)和仲裁,都是依靠社会力量解决纠纷的方式。调解是由第三方(调解机构或中间人)出面对纠纷的双方当事人进行调停说和,用一定的法律规范和道德规范劝导冲突的双方,以促使他们在互谅互让的基础上达成解决纠纷的协议。仲裁则是由双方当事人选定的仲裁机构对纠纷进行审理并作出裁决。有了外界力量的介入,纠纷的当事人往往会通过磨合逐步促成一致,实现纠纷的解决。

途径三：公力救济

一般就是指民事诉讼,俗称打官司。民事诉讼是指人民法院在当事人和其他诉讼参与人,比如翻译、鉴定人等的参加下,以审理—判决—执行的方式解决民事纠纷的活动。其突出的特点就是国家的强制性和严格的规范性,通过国家赋予的审判权来解决矛盾,体现的是国家赋予司法的权威。当自力、社会力量都无法解决纠纷时,往往需要依靠国家的强制力。

因此,打官司是民事纠纷解决的方式之一。在现代社会,这种方式被越来越多地运用,其原因有两点。一是随着普法的深入,人们法治意识加强,愿意通过法律来“快刀斩乱麻”,毕竟很多纠纷积怨已深,依靠自力解决或者社会解决似乎都无法彻底了断,使得人们希望通过司法的权威来得到一个说法。二是随着陌生人社会的发展,尤其是在大城市,人们生活节奏加快,各类活动的规范化程度越来越高,比如交通事故中的保险理赔,经济活动中的合同纠纷等,对于规则的尊重使得人们愿意把纠纷交给诉讼解决。因此,诉讼成了我国多元化纠纷化解机制中不可或缺的关键环节。

第二节 打官司的成本计算

解决民事纠纷的途径很多,也各有利弊,比如双方和解是解决纠纷最彻底的方法,也不需要太多的花费,还不伤和气,但缺点就在于适用面较窄,建立在双方当事人矛盾较小、心态较好、愿意和解的基础上,同时达成的和解协议不具有法律上的强制力,如果一方反悔则会发生新的纠纷,容易没完没了。同样地,诉讼结果具有法律上的强制力,可以依法保护当事人的合法权益,但代价可能是一定的金钱投入或者较长的程序经过。因此在选择诉讼之前,应该根据自己的实际情况,比如纠纷的大小、对结果的期待等,仔细核算自己一方的诉讼成本,看看选择诉讼究竟值不值。

打官司成本的计算公式:

● 诉讼成本 = 金钱 + 时间 + 精力