



基层人民法院法官培训教材

实务卷

民商事审判篇

杜万华 主编
宋晓明

人民法院出版社

责任编辑：陈燕华

书籍装帧：子漁 子漁作品
Mob: 1366 136 9947

ISBN 7-80217-069-9



9 787802 170698 >

ISBN 7-80217-069-9

定价：50.00元



基层人民法院法官培训教材

实务卷

民商事审判篇

主 编·杜万华 宋晓明

撰稿人·(以姓氏笔画为序)

王东敏	王 闯	王宪森
叶小青	刘 敏	吴晓芳
张勇健	张雪梅	杨永清
辛正郁	陈百灵	金剑锋
姜 伟	宫邦友	贺小荣
徐瑞柏	钱晓晨	韩延斌

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

基层人民法院法官培训教材. 实务卷·民商事审判篇 / 杜万华、宋晓明主编. — 北京: 人民法院出版社, 2005. 9
ISBN 7-80217-069-9

I. 基… II. ①杜… ②宋… III. 民事诉讼—审判—中国—教材 IV. D925

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 071703 号

基层人民法院法官培训教材 (实务卷·民商事审判篇)
主编 杜万华 宋晓明

责任编辑 陈燕华 薛子进
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京市东城区东交民巷 27 号 (100745)
电 话 (010) 85250583 (责任编辑) 85250516 (出版部)
85250558 85250559 (发行部)
网 址 www.courtpress.com
E-mail courtpress@sohu.com
印 刷 华明印刷厂
经 销 新华书店

开 本 890×1240 毫米 A5
字 数 673 千字
印 张 25
版 次 2005 年 9 月第 1 版 2005 年 9 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 7-80217-069-9
定 价 50.00 元

版权所有 侵权必究

《基层人民法院法官培训教材》

编审委员会

主任委员：曹建明

副主任委员：万鄂湘 苏泽林 李克

委员：（按姓氏笔画排列）

牛建华	王世民	王秀红	刘学文
刘保军	孙华璞	纪敏	宋建朝
宋晓明	岑安邦	怀效锋	杨润时
邵文虹	陈全国	金长荣	俞灵雨
南英	钱锋	曹三明	黄尔梅
董文濮	蒋志培	熊选国	

编写说明

基层人民法院法官及其承担的案件数量比重占全国法院的80%左右。他们的任务最艰巨，所处的环境最复杂，工作的条件最艰苦，面临的困难和矛盾最突出，与人民群众的联系最直接、最广泛。因此，加强基层法院队伍建设，努力建设一支高素质的基层人民法院法官队伍，是人民法院队伍建设的重中之重，是各级人民法院所面临的一项现实紧迫任务和长期的战略任务。根据党中央关于全面加强基层工作指示精神，最高人民法院先后于1998年、2000年、2004年和2005年召开了全国人民法庭工作会议和加强人民法院基层建设工作专题会议，认真研究、全面分析了基层法院队伍的现状，存在的主要问题和原因，明确了加强基层人民法院和人民法庭思想政治建设、组织建设、业务建设和纪律作风建设的目标、任务、措施，提出了解决问题和矛盾的总体思路，为人民法院改革和发展奠定了坚实的基础，为实现人民法院“公正与效率”工作主题提供了可靠保证。认真实施基层法官轮训计划，通过教育培训切实提高基层人民法院法官的思想政治素质、审判业务水平和能力、职业道德素养是最高人民法院全面加强基层人民法院建设的重要内容和有力举措。

为使全国法院加强基层建设工作会议精神落到实处，取得实效，最高人民法院政治部、国家法官学院在认真总结法官培训工作经验、广泛征求意见的基础上，结合基层法院队伍建设实际，制定并下发了《2005～2007年全国基层人民法院法官轮训工作方案》（以下简称《方案》）。《方案》提出了本次轮训工作的指导

思想、培训目的、培训内容以及培训的组织管理等。为确保培训质量和效果，最高人民法院政治部、国家法官学院遵照肖扬院长关于“最高人民法院将组织编写一套基层法官培训教材，……力争用三年时间，完成对基层法官有关法律及司法解释的培训”的指示精神，成立了《基层人民法院法官培训教材》（以下简称《教材》）编审委员会和《教材》编写工作办公室，提出了编写工作计划，确定了编写原则和任务分工。经过艰苦努力和扎实工作，形成了这套系列《教材》。

《教材》以《方案》提出的三个单元的培训内容为依据，密切结合基层人民法院审判工作实际，在坚持理论联系实际的基础上，着重体现基层人民法院法官思想道德、现代法治理念的养成和建立，重点强调审判业务实践之需要，突出法官庭审驾驭、适用法律和裁判文书制作能力、水平的培养和提高，以切实增强培训教材的针对性、实用性和有效性，努力贯穿并体现培训作为基层人民法院法官服务，为基层人民法院建设服务的指导思想。

《教材》分设“综合卷”、“技能卷”和“实务卷”三部分。其中“综合卷”涵括了邓小平理论、“三个代表”重要思想以及科学发展观等思想理论、法官职业道德、人民法院管理和改革以及法律思维和现代司法理念等专题内容，以期通过公共基础理论的教学，从整体上提高基层人民法院法官的综合素质，培养法律思维能力，树立现代司法理念，提高法官职业道德水平。该部分教材内容是本次基层法官轮训中必不可少的内容。“技能卷”从法官审判职责要求出发，分别以刑事、民商事、行政审判中法官应具备的基本能力——适用法律、驾驭庭审、制作裁判文书等“三个能力”为主要内容，通过培训学习，强化法官职业技能，掌握审判技能和技巧，提高司法能力和水平。该部分教材内容是本次基层法官轮训工作的重点内容。“实务卷”则立足于一审刑事审判、民商事审判、行政审判和立案、审判监督以及执行等审判实践中所出现的热点、难点、疑点问题，通过运用相关理论的分析研究及司法解释的阐释，使法官深刻理解立法本意，正确把

握法学基础理论知识，熟悉相关司法解释，掌握解决问题的思路、方法和基本对策，不断提高基层人民法院法官运用理论解决审判实际问题的能力和水平。鉴于培训时间有限，为保障培训质量和水平，本部分培训将按照审判业务分类（刑事，民商事，行政，立案、审判监督和执行）单独分别举行，以增强培训工作的针对性和实效性。

由于时间仓促，水平有限，《教材》无论是在内容系统性、科学性还是在编排体例等方面均存在疏漏和不足，敬请读者提出批评意见。

《基层人民法院法官培训教材》编写组

目 录

第一编 民事审判

第一章 国有土地使用权合同纠纷案件的审理	(3)
第一节 国有土地使用权的一般原理.....	(3)
第二节 审判实践中出让土地使用权合同纠纷 案件的重点和难点问题.....	(6)
第三节 审判实践中土地使用权转让合同纠纷 案件的重点和难点问题.....	(13)
第四节 审判实践中合作开发房地产合同纠纷 案件的重点和难点问题.....	(34)
第二章 农村土地承包纠纷案件的审理	(39)
第一节 农村土地承包纠纷概述.....	(39)
第二节 审判实践中的重点和难点问题.....	(42)
第三章 商品房买卖合同案件的审理	(67)
第一节 商品房买卖合同的一般原理.....	(67)
第二节 审判实践中的重点和难点问题.....	(68)
第四章 建设工程施工合同案件的审理	(93)
第一节 建设工程合同的一般原理.....	(93)
第二节 审判实践中的重点和难点问题.....	(101)
第五章 婚姻纠纷案件的审理	(125)
第一节 无效婚姻与可撤销婚姻.....	(125)
第二节 法定离婚标准.....	(132)

第三节	离婚后的子女抚养与探望权问题及有关 赡养问题·····	(137)
第四节	夫妻财产的有关问题·····	(141)
第五节	离婚损害赔偿制度·····	(152)
第六节	事实婚姻与同居关系·····	(157)
第七节	关于“婚姻契约”·····	(161)
第六章	人身损害赔偿案件的审理·····	(165)
第一节	损害赔偿的一般原理·····	(165)
第二节	审判实践中的重点和难点问题·····	(176)
第七章	民事简易程序·····	(220)
第一节	民事简易程序的适用范围·····	(220)
第二节	当事人的程序选择权·····	(224)
第三节	口头起诉·····	(226)
第四节	送达地址的申报和确认·····	(231)
第五节	被告送达地址的拟制·····	(234)
第六节	送达地址不准确导致送达不能的后果·····	(236)
第七节	调解前置及其例外·····	(241)
第八节	调解协议的生效条件·····	(244)
第九节	民事调解书的补正·····	(246)
第十节	民事简易程序中的法院释明权·····	(247)
第十一节	当庭宣判及其例外·····	(250)
第十二节	裁判文书的领取及送达·····	(253)
第十三节	缺席判决及其判决依据·····	(255)
第十四节	定期宣判与当庭送达·····	(256)
第十五节	简易程序中民事裁判文书的简化·····	(258)
第八章	民事诉讼证据·····	(260)
第一节	民事诉讼证据的一般原理·····	(260)
第二节	诉权与证明责任·····	(273)
第三节	举证责任的概念及其双重含义·····	(276)
第四节	举证责任倒置的法理基础及其价值取向·····	(282)

第五节	举证责任倒置的八种情形·····	(286)
第六节	民事诉讼中的自认及其除外条件·····	(302)
第七节	人民法院调查收集证据的范围·····	(309)
第八节	证据保全·····	(311)
第九节	司法鉴定·····	(314)
第十节	举证通知与举证期限的确定·····	(319)
第十一节	逾期举证与证据失权·····	(321)
第十二节	人民法院告知当事人变更诉讼请求的 释明义务·····	(323)
第十三节	证据交换的方式及其范围·····	(325)
第十四节	新的证据的概念及其构成要件·····	(326)
第十五节	质证的原则、程序及方法·····	(330)
第十六节	证人证言与意见证据的排除规则·····	(333)
第十七节	诉讼辅助人的性质及其在民事诉讼中 的地位·····	(337)
第十八节	法律真实与证明要求·····	(339)
第十九节	独立审查判断证据的原则·····	(341)
第二十节	单一证据的审查认定·····	(343)
第二十一节	非法证据的判断和排除规则标准·····	(346)
第二十二节	瑕疵证据的补强规则·····	(350)
第二十三节	反驳及其反驳证据·····	(351)
第二十四节	高度盖然性原则·····	(352)
第二十五节	自认及其反悔的审核认定·····	(355)
第二十六节	举证妨碍及其推定·····	(357)
第二十七节	最佳证据规则·····	(359)
第二十八节	证人证言的审核认定·····	(363)
第二十九节	心证公开原则与裁判文书的说理性·····	(366)

第二编 商事审判

第一章 公司纠纷案件的审理	(373)
第一节 关于设立公司行为所引发的民事纠纷 案件.....	(373)
第二节 股权确认和股权转让诉讼.....	(377)
第三节 股东权益诉讼.....	(382)
第四节 关于否认公司法人人格诉讼.....	(389)
第二章 企业改制民事纠纷案件的审理	(395)
第一节 企业改制与政府主管部门对企业国有 资产进行行政性调整、划转的区别以 及两种纠纷的解决途径.....	(397)
第二节 企业改制合同效力的确认.....	(401)
第三节 企业改制后债务承担的一般原则.....	(402)
第四节 企业公司制改造中的法律适用.....	(404)
第五节 企业股份合作制改造中有关法律适用.....	(413)
第六节 企业债权转股权中的有关法律适用.....	(414)
第七节 国有小型企业出售中的有关法律适用.....	(418)
第八节 企业改制中隐瞒或者遗漏债务的处理.....	(425)
第九节 《企业改制司法解释》的法律适用	(430)
第三章 法人的解散和终止	(432)
第一节 法人解散理论概述.....	(432)
第二节 法人解散事由.....	(435)
第三节 法人解散的分类.....	(443)
第四节 法人解散的管理制度.....	(446)
第五节 法人的解散和终止.....	(447)
第六节 清算中法人.....	(456)
第七节 清算组织（清算人）	(460)
第八节 债务人解散时债权人的司法救济途径.....	(464)

第四章 审理破产案件应注意的问题	(471)
前言：本部分编写的说明.....	(471)
第一节 我国《破产法》的适用范围.....	(472)
第二节 破产原因.....	(478)
第三节 破产案件管辖上应注意的问题.....	(483)
第四节 申请与受理.....	(484)
第五节 破产程序禁止个别清偿原则.....	(487)
第六节 关于管理人制度.....	(490)
第七节 有关债务人财产的若干问题.....	(494)
第八节 债权申报中的问题.....	(497)
第九节 关于债权人会议应注意的若干问题.....	(500)
第十节 关于重整和和解程序应注意的若干 问题.....	(501)
第十一节 关于破产清算中应注意的若干问题.....	(502)
第十二节 破产案件是否适用再审程序.....	(512)
第五章 《合同法》适用中的法律问题	(513)
第一节 《合同法》的适用范围	(513)
第二节 合同的效力.....	(516)
第三节 债权人代位权.....	(522)
第四节 债权人撤销权.....	(555)
第六章 审理资产管理公司清收国有不良贷款 案件的相关问题及其处理	(565)
第一节 资产管理公司催收债权行为引起诉讼 时效中断的特殊效力.....	(566)
第二节 关于处理《担保法》生效前发生保证 行为的保证期间问题.....	(568)
第三节 关于适用 144 号通知应明确的几个问题.....	(570)
第七章 保险纠纷案件审理中的几个问题	(573)
第一节 近因原则法律适用与判解.....	(573)
第二节 保险利益原则的适用.....	(578)

第三节	保险合同的解除权·····	(585)
第四节	保险合同不利解释原则的理解与适用·····	(590)
第五节	保险人的说明义务·····	(599)
第六节	投保人的告知义务·····	(607)
第七节	保费的迟延交付对保险合同效力及保险人 责任的影响·····	(616)
第八章	审理票据纠纷案件应注意的几个问题·····	(633)
第一节	无因性原则的理解与适用·····	(633)
第二节	《票据法》第二十七条第二款的理解与 适用·····	(642)
第三节	票据保证与民事保证的关系·····	(646)
第四节	空白票据的适用范围及法律效力·····	(651)
第九章	审理担保纠纷案件中的几个问题·····	(659)

第一部分 担保法司法解释的适用

第一节	对外担保的效力·····	(659)
第二节	独立担保的适用范围·····	(663)
第三节	担保合同无效的处理·····	(665)
第四节	担保物权期间·····	(671)
第五节	保证期间约定不明的确定·····	(678)
第六节	一般保证人先诉抗辩权的限制行使·····	(679)
第七节	人保与物保并存情形中的担保人责任·····	(680)
第八节	担保物权竞存·····	(683)
第九节	所有人抵押权·····	(689)
第十节	定金类型与定金罚则适用·····	(691)

第二部分 权利质押理论与司法实务

第一节	权利质权概述·····	(697)
第二节	权利质权的设定·····	(700)
第三节	权利质押合同·····	(702)

第四节	权利质权的效力·····	(704)
第五节	权利质权的实行·····	(707)
第十章	融资租赁纠纷案件的法律适用·····	(710)
第一节	审理融资租赁合同纠纷案件工作的基本 回顾·····	(710)
第二节	融资租赁合同纠纷案件审判工作的指导 思想·····	(712)
第三节	融资租赁产品的创新给人民法院审判 工作带来了新课题·····	(714)
第十一章	诉讼时效制度司法适用中的问题·····	(729)
第一节	诉讼时效制度的法理基础·····	(729)
第二节	诉讼时效的利益处分·····	(731)
第三节	诉讼时效起算点的确定问题·····	(734)
第四节	诉讼时效中断事由分析·····	(738)
第五节	法院能否依职权主动审查诉讼时效问题·····	(742)
第十二章	民商事纠纷与刑事犯罪交叉的法律适用 ·····	(745)
第一节	民商事纠纷与刑事犯罪交叉的法理思考·····	(746)
第二节	处理民商事纠纷与刑事犯罪交叉问题 的历史沿革·····	(748)
第三节	处理民商事纠纷与刑事犯罪交叉在程序 上应注意的问题·····	(750)
第四节	处理民商事纠纷与刑事犯罪交叉在实体 上应注意的问题·····	(764)

第一编 民事审判

