

诉讼调解要务

黄松有 ◆ 主编

SUSONG TIAOJIE
YAOWU

人民法院出版社

诉讼调解要务

主 编 黄松有

副主编 柴建国

撰稿人 殷雁霜 冯文生 王荣菊
张明丽 王国章 张志林
齐志勉 刘国胜 万会峰
宋晓玉 柴建国

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

诉讼调解要务/黄松有主编. - 北京: 人民法院出版社, 2006.3

ISBN 7-80217-220-9

I. 诉… II. 黄… III. 调解(诉讼法) - 基本知识 - 中国 IV. D925

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2006) 第 013625 号

诉讼调解要务

主编 黄松有

责任编辑 陈燕华 许雪梅

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 北京人卫印刷厂

经 销 新华书店

开 本 890×1240 毫米 A5

字 数 642 千字

印 张 23.75

版 次 2006 年 3 月第 1 版 2006 年 3 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 7-80217-220-9

定 价 45.00 元

版权所有 侵权必究

序

中国共产党第十六届中央委员会第四次全体会议，全面分析了当前的形势和任务，着重研究了加强党的执政能力建设的若干重大问题，并作出《中共中央关于加强党的执政能力建设的决定》，强调要坚持最广泛最充分地调动一切积极因素，不断提高构建社会主义和谐社会的能力。胡锦涛总书记在中共中央党校省部级主要领导干部提高构建社会主义和谐社会能力专题研讨班开班式上的讲话中指出，实现社会和谐，建设美好社会，始终是人类孜孜以求的一个社会理想，也是包括中国共产党在内的马克思主义政党不懈追求的一个社会理想。并强调，要深刻认识构建社会主义和谐社会的重大意义，扎扎实实做好工作，大力促进社会和谐团结。

诉讼调解制度是我国重要的诉讼制度，是人民法院依法行使审判权的重要方式。调解作为一个重要的诉讼机制，具有解决纠纷，促进社会和谐的独特优势。调解使诉讼更加“人性化”；调解可以有效降低诉讼的对抗性；调解可以有效降低诉讼成本，提高诉讼效益。鉴于此，最高人民法院2005年5月出台的《关于增强司法能力、提高司法水平的若干意见》（以下简称“若干意

见”)提出“增强依法处理矛盾纠纷,保障社会和谐的能力”的要求,强调要“大力加强诉讼调解工作,坚持‘能调则调、当判则判、调判结合、案结事了’的要求,尽量通过诉讼调解达到平息纠纷的目的。”并将诉讼调解列为提高六项司法能力的重要内容。

为配合若干意见的贯彻执行,切实提高广大法官的诉讼调解能力和水平,我们组织编写了《诉讼调解要务》一书,系统研究阐述了诉讼调解的一般理论与基础知识、诉讼调解艺术和各类案件诉讼调解的运作及审判实践中应注意的问题,并介绍了一些优秀的诉讼调解制度和工作经验。目的在于推进诉讼调解工作发展,不断扩大诉讼调解的政治、法律和社会效果,以诉讼调解的发展,推动人民法院司法能力、水平的提高,进而更好地发挥审判工作在构建社会主义和谐社会和提高党的执政能力建设方面的重要作用。

我们期待通过本书的出版发行,为广大调解法官、法律工作者、诉讼当事人以及社会各界正确认识诉讼调解的政治、法律和社会效果,促进中国诉讼调解工作的蓬勃发展起到正确引导、宣传、参考作用。

2005年12月

目 录

第一编 诉讼调解概论

第一章 诉讼调解概说·····	(3)
第一节 概说·····	(3)
第二节 诉讼调解的地位与作用·····	(7)
第三节 诉讼调解与各类调解的关系·····	(12)
第四节 诉讼调解与人民调解的互动·····	(14)
第二章 我国诉讼调解的设置·····	(19)
第一节 一审程序中的调解·····	(19)
第二节 二审、再审程序中的调解·····	(22)
第三节 其他诉讼中的调解·····	(23)
第三章 我国诉讼调解现状与发展·····	(25)
第一节 我国诉讼调解现状·····	(25)
第二节 我国诉讼调解与部分国家和地区之比较·····	(27)
第三节 我国诉讼调解走势·····	(31)
第四章 诉讼调解法律文书制作·····	(33)
第一节 调解协议·····	(33)
第二节 诉讼调解书的制作及其格式要求·····	(35)

第二编 诉讼调解艺术

第一章 诉讼调解心理学研究·····	(61)
第一节 诉讼调解对法官的心理品质要求·····	(61)
第二节 诉讼调解纠纷动机心理·····	(64)
第三节 诉讼调解与当事人的情绪、情感与气质·····	(70)
第二章 诉讼调解方法、策略、技巧·····	(76)
第一节 诉讼调解的方法·····	(76)
第二节 诉讼调解策略·····	(80)
第三节 诉讼调解技巧·····	(95)

第三编 各类案件诉讼调解要务

第一章 婚姻家庭纠纷调解要务·····	(109)
第一节 婚约财产纠纷的调解·····	(114)
第二节 解除同居关系纠纷的调解·····	(117)
第三节 离婚纠纷的调解·····	(121)
第四节 无效婚姻纠纷的调解·····	(152)
第五节 申请撤销婚姻纠纷的调解·····	(157)
第六节 婚姻自主权纠纷的调解·····	(161)
第七节 抚养、扶养、赡养纠纷的调解·····	(164)
第八节 监护权与探视子女权纠纷的调解·····	(185)
第九节 收养关系纠纷的调解·····	(197)
第十节 分家析产纠纷的调解·····	(210)

第二章 继承纠纷调解要务	(212)
第一节 法定继承纠纷的调解.....	(217)
第二节 转继承与代位继承纠纷的调解.....	(221)
第三节 遗嘱继承、遗赠、遗赠扶养协议纠纷 的调解.....	(224)
第四节 继承权确认纠纷的调解.....	(231)
第五节 被继承人债务清偿纠纷的调解.....	(233)
第三章 侵害人身权纠纷的调解	(235)
第一节 道路交通事故损害赔偿纠纷的调解.....	(235)
第二节 医疗事故损害赔偿纠纷的调解.....	(239)
第三节 工伤事故损害赔偿纠纷的调解.....	(242)
第四节 侵害人身权、姓名权、肖像权、名誉权、 荣誉权纠纷的调解.....	(246)
第四章 部分特殊侵权纠纷的调解	(259)
第一节 产品责任纠纷的调解.....	(259)
第二节 高度危险作业致人损害纠纷的调解.....	(263)
第三节 环境污染引起损害纠纷案件的调解.....	(267)
第四节 建筑物、搁置物、悬挂物塌落致人损害 案件的调解.....	(270)
第五节 堆放物品倒塌致人损害案件的调解.....	(273)
第六节 饲养的动物致人损害案件的调解.....	(276)
第七节 正当防卫与紧急避险超过必要限度致人 损害案件的调解.....	(278)
第八节 侵害未成年人受教育权案件的调解.....	(282)
第五章 不当得利与无因管理纠纷的调解要务	(286)
第一节 不当得利纠纷的调解.....	(286)

第二节	无因管理纠纷的调解·····	(293)
第六章	宅基地纠纷调解要务·····	(299)
第一节	宅基地纠纷概述·····	(299)
第二节	几种常见宅基地纠纷的调解·····	(303)
第七章	相邻关系纠纷调解实务·····	(309)
第一节	相邻关系纠纷概述·····	(309)
第二节	几种常见相邻关系纠纷的调解·····	(310)
第八章	劳动合同纠纷调解要务·····	(318)
第一节	劳动合同纠纷概述·····	(318)
第二节	常见劳动合同纠纷的调解·····	(321)
第三节	劳务(雇佣)合同纠纷的调解·····	(325)
第九章	农村土地承包合同纠纷调解要务·····	(328)
第一节	农村土地承包合同纠纷概述·····	(328)
第二节	常见土地承包纠纷的调解·····	(333)
第十章	经营合同纠纷调解要务·····	(343)
第一节	出资纠纷的调解·····	(343)
第二节	联营合同纠纷的调解·····	(346)
第三节	合伙协议纠纷的调解·····	(348)
第四节	企业承包合同纠纷的调解·····	(351)
第五节	企业租赁合同纠纷的调解·····	(354)
第六节	私营、个体企业挂靠经营纠纷的调解·····	(357)
第十一章	服务合同纠纷调解要务·····	(359)
第一节	饮食、娱乐服务合同纠纷的调解·····	(361)
第二节	旅游合同纠纷的调解·····	(364)

第三节	物业管理合同纠纷的调解	(367)
第四节	医疗服务合同纠纷的调解	(371)
第五节	法律服务合同纠纷的调解	(374)
第十二章	买卖合同纠纷调解要务	(377)
第一节	一般买卖合同纠纷的调解	(377)
第二节	特殊买卖合同纠纷的调解	(386)
第十三章	借款、借用合同纠纷调解要务	(393)
第一节	一般借款合同纠纷的调解	(393)
第二节	金融机构同业拆借纠纷的调解	(401)
第三节	企业之间借款合同纠纷的调解	(403)
第四节	民间借贷纠纷的调解	(405)
第五节	借用合同纠纷的调解	(408)
第十四章	租赁、融资租赁合同纠纷调解要务	(411)
第一节	租赁合同纠纷的调解	(411)
第二节	融资租赁合同纠纷的调解	(420)
第十五章	承揽合同纠纷调解要务	(427)
第一节	承揽合同概述	(427)
第二节	承揽合同纠纷的调解	(431)
第十六章	建设工程合同纠纷调解要务	(440)
第一节	建设工程勘察、设计、施工合同纠纷的 调解	(440)
第二节	建设工程监理合同纠纷的调解	(448)
第三节	建设工程分包合同纠纷的调解	(451)

第十七章	运输合同纠纷调解要务	(455)
第一节	客运合同纠纷的调解.....	(459)
第二节	货运合同纠纷的调解.....	(465)
第十八章	技术合同与知识产权合同纠纷调解要务	(471)
第一节	技术合同纠纷的调解.....	(471)
第二节	知识产权合同纠纷的调解.....	(475)
第十九章	保管、仓储、委托、行纪、居间合同纠纷 调解要务	(480)
第一节	保管、仓储合同纠纷的调解.....	(480)
第二节	委托、行纪、居间合同纠纷的调解.....	(484)
第二十章	不正当竞争纠纷调解要务	(495)
第一节	虚假广告纠纷的调解.....	(496)
第二节	垄断经营纠纷的调解.....	(497)
第三节	侵犯商业秘密纠纷的调解.....	(499)
第四节	伪造、冒用产品质量标志纠纷的调解.....	(501)
第五节	伪造、冒用知名商品特有名称、包装、 装潢纠纷的调解.....	(502)
第六节	伪造产地纠纷的调解.....	(504)
第七节	倾销纠纷的调解.....	(505)
第八节	诋毁商业信誉纠纷的调解.....	(506)
第二十一章	刑事调解实务	(508)
第一节	刑事调解概述.....	(508)
第二节	自诉轻伤害案件的调解.....	(524)
第三节	侮辱、诽谤案件的调解.....	(528)
第四节	重婚案件的调解.....	(531)

第五节 虐待案件的调解·····	(534)
第六节 遗弃案件的调解·····	(537)
第二十二章 国家、行政侵权赔偿案件调解实务·····	(539)
第一节 国家赔偿概述·····	(539)
第二节 行政赔偿·····	(543)
第三节 行政侵权赔偿的调解·····	(551)
第二十三章 常见涉外诉讼案件调解要务·····	(559)
第一节 国际货物贸易法概述·····	(559)
第二节 国际货物买卖合同纠纷的调解·····	(566)
第三节 国际贸易术语的理解和把握·····	(582)
第四节 国际货物运输纠纷的调解·····	(587)
第五节 国际货物运输保险合同纠纷的调解·····	(602)
第六节 国际支付·····	(612)
第七节 国际技术贸易纠纷的调解·····	(626)

第四编 诉讼调解实践经验

第一章 诉讼调解规范性指导意见·····	(661)
一、河北省高级人民法院有关诉讼调解制度·····	(661)
二、山东省东营市中级人民法院有关诉讼调解 制度·····	(669)
三、福建省宁德市中级人民法院有关诉讼调解 制度·····	(677)
四、河北省香河县人民法院有关诉讼调解制度·····	(681)
第二章 诉讼调解经验·····	(687)
一、山东省庆云县人民法院调解工作经验·····	(687)

二、河北省泊头市人民法院调解工作经验·····	(692)
三、河北省黄骅市人民法院调解工作经验·····	(700)
四、河北省霸州市人民法院调解工作经验·····	(705)
五、河北省固安县人民法院“一培养、四结合， 四破解”调解工作经验·····	(709)
六、廊坊市中级人民法院调解庭“四段八步式” 诉讼调解法·····	(713)
七、河北省东光县人民法院调解工作经验解决 矛盾纠纷 维护社会稳定·····	(717)
八、河北省河间市人民法院调解工作经验强化 调解职能 营造社会和谐·····	(723)
九、河北省青县人民法院法官孟笑非的调解工作 经验谈调解工作技巧·····	(729)
十、河北省沧州市中级人民法院法官李宗哲的调解 经验用诚心、公心、耐心、热心做好民事调解 工作·····	(734)
十一、廊坊市中级人民法院审监庭调解工作经验 创新方法 注重效果努力做好再审调解工作 ···	(737)
 主要参考文献·····	 (744)
后记·····	(748)

第一编 诉讼调解概论

第一章 诉讼调解概说

第一节 概 说

一、诉讼调解定义

诉讼调解，亦称法院调解，是指在人民法院审判人员的主持下，双方当事人自愿就民事权益的争议，平等地进行协商，达成协议，从而解决纠纷的诉讼活动。它既是人民法院在审理民事案件过程中，贯彻调解原则所进行的一项诉讼活动，又是人民法院行使审判权，解决民事纠纷，结束诉讼程序的一种方式。

诉讼调解贯穿于民事诉讼的全过程，按照诉讼程序进行的不同阶段，诉讼调解可以分为庭前调解、庭中调解、庭后调解以及判前说理之后的调解。按照案件的性质，诉讼调解分为民事、刑事自诉、刑事附带民事、行政诉讼调解。

二、诉讼调解的原则

根据《中华人民共和国民事诉讼法》（以下简称《民事诉讼法》）和《最高人民法院关于人民法院民事调解工作若干问题的规定》（以下简称《若干规定》）的规定，诉讼调解必须遵循以下原则：

1. 自愿原则

自愿原则是法院调解工作首先必须遵循的重要原则。自愿原则包括两个方面的内容：（1）是否采用调解方式解决纠纷取决于

当事人双方的自愿。采用调解方式解决民事纠纷的，应当以双方当事人的自愿为前提，经过调解所达成的协议必须反映当事人的真实意志。对于调解无效、没有条件调解或当事人一方或双方坚持不愿调解的案件，人民法院应及时判决，切忌强迫或变相强迫当事人接受调解。(2) 调解能否达成协议取决于双方当事人的自愿。双方当事人尽管自愿选择了调解解决纠纷的方式，但能否达成调解协议，完全取决于双方当事人的自愿，人民法院不能强迫或施加压力，迫使当事人接受调解协议方案。

2. 查明事实、分清是非原则

查明事实、分清是非，是诉讼调解的基础，它要求审判人员在主持调解过程中，应当在查明案件基本事实的基础上，分清争议的是非曲直，明确当事人各自的责任，然后确定双方当事人的权利义务，从而达成调解协议，而不能搞无原则的和稀泥式的调解。

3. 合法原则

合法原则有两个方面的内容，一是调解程序要符合《民事诉讼法》的规定，包括调解的方式、调解协议的制作和调解书的送达都要按《民事诉讼法》规定执行，严禁审判人员以劝压调、以拖压调、以判压调、以诱促调。二是达成的调解协议的内容要符合民事实体法的规定，不得损害国家利益、社会公共利益、集体和他人的利益。

4. 心理平衡原则

心理平衡是人们追求公正、合理的心理获得满足时的心理状态。一个人实施了侵害行为，对被侵害人造成了损害，就应该承担法律责任。如果侵害人不承担法律责任，或承担的法律太轻，被侵害人心理就会不平衡。当事人心理平衡了，一般会表现出积极的态度，如果心理不平衡时，就会出现寻求公正、合理的心理追求，从而萌发围绕如何满足这种心理追求动机，并作出相应的行为反应。

对没有生理与心理缺陷的当事人，在调解中调解人员只要遵