

民事诉讼实务解答

# 怎样打赢 民事官司

主编 王宝发 郭生贵

法律出版社

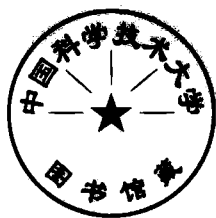
PUBLISHING HOUSE OF LAW

民事诉讼实务解答

# 怎样打赢官司

主编 王宝发

郭生贵



法律出版社

**(京) 新登字080号**

民事诉讼实务解答  
**怎样打赢民事官司**  
主编 王宝发 郭生贵

法律出版社出版发行  
(北京宣武区广内登莱胡同17号)  
新华书店经销

**北京印刷一厂印刷**

787×1092毫米 32开本 15印张 319,000字  
1993年2月第一版 1993年2月第一次印刷  
印数0,001—8,000  
ISBN 7-5036-1308-4/D·1060  
定价 7.80元

**主 编：**王宝发 郭生贵

**撰稿人（以姓氏笔画为序）**

**王宝发：**天津市高级人民法院业大分校副研究员。

**王树正：**黑龙江省双鸭山市中级人民法院副院长。

**曲 颖：**四川省成都市人民法院副院长。

**刘学文：**山西省朔州市中级人民法院院长。

**李茂华：**四川省泸州市中级人民法院副院长。

**时天源：**河南省南阳地区中级人民法院副院长。

**杨文跃：**内蒙古自治区伊克昭盟人民法院副院长。

**张志国：**吉林省白城地区人民法院副院长。

**郭生贵：**北京市东城区人民法院副院长。

**韩荣彬：**河南省信阳地区中级人民法院副院长。

**殷元庆：**天津市高级人民法院研究室干部。

## 前 言

在全面贯彻党的基本路线，加速社会主义经济建设，加快改革开放步伐的新形势下，各类民事案件有增无减，新情况、新问题层出不穷，民事审判工作面临着新的挑战。为了使民事审判工作适应形势的发展和民事审判的实际需要，提高审判人员审理民事案件的执法水平与技能，我们力求从民事审判实践出发，坚持理论联系实际，突出实用性，编著了《——怎样打赢民事官司民事实务解答》一书。就该书的内容来看，既有程序法，也有实体法。是从当事人打官司的实际出发，如何进行民事诉讼而编写的，它将为广大人民群众学习与掌握法律基本知识，为正确行使诉讼权利和保护其合法权益提供法律帮助。

本书内容共分五部分。第一部分是与民事诉讼程序有关问题解答；第二部分是民事审判实践有关问题的解答；第三部分是审理民事案件有关时效、期间、审限等规定；第四部分是民事法律文书的制作及参考样式；第五部分是民事审判经常适用的法律及司法解释。该书的出版，中国社会科学院法学研究所董开军同志给予了大力帮助，在此表示感谢。

限于水平和资料有限，加之时间仓促，本书的内容难免存在某些疏漏和不妥之处，恳请各位同仁及广大读者指正。

编 者

一九九二年一月

# 目 录

## 第一部分 民事诉讼程序有关问题解答

1. 如何确定民事诉讼范围? ..... 1
2. 如何确定民事案件案由? ..... 2
3. 民事诉讼与行政诉讼有什么区别? ..... 3
4. 如何确定案件的管辖级别? ..... 4
5. 不同地区的人民法院在受理案件上如何分工? ..... 6
6. 如何处理管辖权争议? ..... 9
7. 民事纠纷案件有哪些主要类型? ..... 10
8. 如何进行立案审查? ..... 12
9. 如何进行开庭前准备? ..... 14
10. 如何收集、调查证据? ..... 16
11. 如何审查、判断证据? ..... 18
12. 当事人应如何负举证责任? ..... 19
13. 如何确定当事人的举证范围? ..... 21
14. 如何进行财产保全? ..... 24
15. 如何适用先予执行措施? ..... 26
16. 开庭审理应履行哪些诉讼程序? ..... 27
17. 审理民事案件应如何进行调解? ..... 30
18. 当事人有哪些诉讼权利和义务? ..... 32
19. 如何适用民事强制措施? ..... 33

20. 人民法院应如何核收诉讼费用? .....36
21. 人民法院怎样审理选民资格案件? .....38
22. 如何审理宣告失踪、宣告死亡案件? .....39
23. 人民法院如何审理认定公民无民事行为能力、  
限制民事行为能力的案件? .....41
24. 人民法院如何审理认定财产无主案件? .....42
25. 民事诉讼中原告人撤诉的如何处理? .....44
26. 在什么情况下中止或终结诉讼? .....45
27. 什么是推选诉讼代表人制度? 怎样推选诉讼代  
表人? .....46
28. 简易程序适用的范围有哪些? .....48
29. 在审理民事案件过程中可否转换诉讼程序? .....49
30. 民事诉讼法对案件审理期限有哪些规定? .....49
31. 什么是缺席判决, 适用缺席判决的情况有哪  
些? .....51
32. 如何正确引用法律、法规的条、款、项、  
目? .....52
33. 民事判决书可否直接引用法律、法规及地方政  
府的决定? .....52
34. 如何区别民事判决书、裁定书的原本、正本、  
抄本? .....53
35. 当事人口头表示上诉但未在法定期限内提交上  
诉状, 可否作为上诉处理? .....54
36. 第二审人民法院审理上诉案件是否受当事人上  
诉范围限制? .....55
37. 二审法院对哪些上诉案件可不开庭审理径行判  
决、裁定? .....56

38. 当事人申请再审的条件是什么? 应注意哪些问题? .....56
39. 人民检察院应当怎样对民事审判活动实行法律监督? .....58
40. 督促程序有何特点? 适用督促程序有什么条件? .....59
41. 支付令应记明哪些主要事项? .....61
42. 公示催告程序有哪些特点和条件? .....61
43. 公示催告的公告应写明哪些主要内容? .....63
44. 人民法院应如何审理企业法人破产还债案件? .....63
45. 民事诉讼法规定的破产还债程序是否适用于全民所有制企业和其他组织? .....65
46. 什么是强制执行? 民事诉讼法规定的强制执行措施有哪些? .....66
47. 当事人自愿达成和解协议后一方翻悔, 另一方可否再申请人民法院强制执行? .....67
48. 当事人超过申请执行期限向人民法院申请执行, 是否准许? .....67
49. 申请执行行政机关、仲裁机构法律文书中的被执行人已撤销或死亡, 应当怎样处理? .....68
50. 涉外民事诉讼程序对送达作了哪些特别规定? .....69
51. 民事诉讼法有无溯及既往的效力? .....70
- 第二部分 民事审判实践有关问题的解答**
1. 如何认定公民的出生时间? 认定公民出生时间有何法律意义? .....72



2. 不满 10 周岁的未成年人进行的民事活动是否一律无效? .....73
3. 人民法院如何认定当事人是否患有精神病? .....73
4. 人民法院如何指定无民事行为能力人或者限制民事行为能力人的监护人? .....74
6. 债权人能否作为利害关系人,向人民法院申请宣告失踪人死亡? .....75
6. 人民法院对经工商行政管理部门错误登记为集体企业的个人合伙或个体工商户、私营企业的案件,应怎样处理? .....76
7. 汽车司机因过失引起的赔偿责任由谁承担? .....77
8. 事业单位和社会团体负责人或者工作人员以该单位名义进行业务活动,给他人造成经济损失的,应由谁负赔偿责任? .....78
9. 乡政府与其它企业、事业单位签订的联营协议是否一律无效? 应怎样认定? .....78
10. 以提供土地使用权或技术使用权作为联营条件的,应如何承担联营债务? .....79
11. 如何确认联营合同的保底条款? .....80
12. 人民法院在审理案件中,发现企业法人具有民法通则第49条所列情形,应怎样处理? .....81
13. 第二审人民法院在审理上诉案件中,可否对当事人径行民事制裁? .....82
14. 应如何理解民法通则第58条第一款第(三)项规定的“欺诈、胁迫”,“乘人之危”? .....82
15. 审判实践中,应当怎样理解和处理“重大误解”“显失公平”的民事行为? .....83

16. 代理人超越代理权的行为是否一律无效? .....84
17. 依法取得国有土地使用权的土地使用者, 可否将其土地使用权转让、出租、抵押? .....84
18. 处理“土改”遗留房产纠纷应当掌握哪几项原则? .....85
19. 建国初期, 人民政府对城镇私有房屋的代管范围、条件及归国有的原则规定有哪些? .....86
20. 人民法院对于国务院《城市私有房屋管理条例》实施前后, 买卖城市私有房屋的案件应当怎样处理? .....87
21. 在房屋买卖中, 哪些人享有优先购买权? .....89
22. 怎样确定房屋典当的回赎期限? .....90
23. 集体企业破产清算时, 企业已向职工集资的款项是否应当优先偿还? .....92
24. 人民法院应当怎样处理财物被他人占有后转让给第三人的纠纷? .....92
25. 经人民政府有关部门处理的土地、山岭、森林、草原、荒地、滩涂、水面等纠纷起诉后, 法院可否变更? .....93
26. 公民对城市闲置宅基地的使用权, 在1982年宪法颁布后是否仍然有效? .....93
27. 处理因产品质量不合格致人损害案件应当注意哪些问题? .....94
28. 当事人双方未经保证人同意达成提前或延期履行协议的, 保证人是否还承担保证责任? .....95
29. 债权人在什么情况下, 可以变卖其合法占有的债务人的财产? .....96

30. 人民法院应当怎样处理公民之间的借贷纠纷？	96
31. 我国著作权法保护哪些作品？	98
32. 由别人代为起草而以个人名义发表的会议讲话，其著作权归谁所有？	99
33. 怎样确定著作权的产生及保护期限？	100
34. 什么是侵害公民名誉权的行为？对侵害公民名誉权的行为，应当如何处理？	101
35. 公民死亡后，其名誉权是否受到法律保护？	102
36. 雇工合同中双方约定“工伤概不负责”是否有效？	103
37. 人民法院在审理案件中，应怎样具体确认诉讼时效的起算期？	104
38. 因无效民事行为侵犯对方当事人权利，是否受诉讼时效的限制？	105
39. 互有继承关系的若干人在同一事件中死亡，应如何确定死亡顺序？	105
40. 遗产不应该包括哪些内容？	106
41. 国家经租的房屋能否作为遗产继承？	107
42. 处理法定继承时，对继承顺序应注意什么问题？	108
43. 丧失继承权的效力能分为绝对、相对丧失吗？	108
44. 丧失继承权的继承人，其晚辈直系血亲能否代位继承？	109
45. 什么叫代位继承？代位继承应具备什么条件？	110

46. 代位继承是否受“代数”限制？它与转继承有何区别？……………111
47. 受遗赠权和酌情分得遗产权的诉讼时效如何保护？……………113
48. 适用继承法第19条时，应如何区别与第14条的界限？……………114
49. 保留胎儿的继承份额，是否是保留胎儿的继承权？……………115
50. 有效遗嘱应具备哪些条件？……………116
51. 应否承认共同遗嘱的法律效力？……………117
52. 在审判实践中，审查遗嘱形式要件并确认其是否有效时，应注意哪些问题？……………118
53. 遗赠与遗嘱继承、赠与有什么区别？……………119
54. 什么是遗赠扶养协议？其法律特征是什么？它应具备哪些条件？……………120
55. 遗赠扶养协议与遗赠有哪些区别？……………121
56. 处理遗赠扶养协议纠纷应注意什么问题？……………122
57. 什么是无人继承又无人受遗赠的遗产？该遗产应怎样处理？……………123
58. 农村“五保户”的遗产纠纷应如何处理？……………124
59. 接受附义务的遗嘱继承人、受遗赠人，不履行所附义务怎么办？……………125
60. 继承与分家析产有什么区别？……………126
61. 非婚生子女有继承其生父遗产的权利吗？……………126
62. 养子女、继子女能否继承双份遗产？……………127
63. 结婚后男到女家落户，他还能继承生父母遗产吗？……………128

64. 登记结婚而未同居，或者同居时间很短，如一方死亡，另一方有继承权吗？……………129
65. 对“过继”子女的继承权怎样看待？如何确认其继承权？……………129
66. 离婚后又同居，一方死亡，另一方有无继承权？……………130
67. 在处理被继承人债务清偿问题时，具体应掌握哪几点？……………131
68. 遗产在国外怎么办？……………132
69. 我国婚姻法有哪些基本原则？……………132
70. 什么是包办、买卖婚姻？二者的区别和处理原则是什么？……………134
71. “其他干涉婚姻自由的行为”指的是什么？……………136
72. 办理结婚登记后未同居，能否自行解除婚姻关系？……………136
73. 被宣告死亡、撤销宣告死亡的人与配偶的婚姻关系如何确定？……………136
74. 如何认定夫妻感情确已破裂？……………137
75. 构成第三者插足的离婚案件，应具备什么条件？……………138
76. 女方离婚后，发现自己怀孕怎么办？……………139
77. 人民法院如何审理未办理结婚登记而以夫妻名义同居生活的案件？……………139
78. 女方产后婴儿死亡，男方提出离婚是否受婚姻法第27条限制？……………142
79. 婚后发现对方重婚，双方又不愿离婚怎么办？……………142

80. 被判处管制、判处有期徒刑缓刑的罪犯，在管制、缓刑期间可以恋爱、结婚吗？……………143
81. 被假释和监外执行的罪犯，在假释和监外执行期间可以恋爱、结婚吗？……………143
82. 如何办理涉外离婚手续？……………144
83. 居住在海外的华侨要求与国内配偶离婚的，怎样办理手续？……………145
84. 夫妻双方都在国外留学，要求离婚如何办理离婚手续？……………145
85. 去台人员与其留在大陆的配偶之间的婚姻关系如何处理？……………146
86. 父母离婚后，父母和子女之间还有哪些权利和义务？……………147
87. 父母离婚时，应如何处理子女由谁抚养的争执？……………148
88. 对子女的抚养费、教育费负担的期限？……………149
89. 夫妻离婚后，与子女共同生活的一方能否取消对方对该子女的监护权？……………149
90. 当事人能否因放弃继承权而不尽赡养义务？……………149
91. 什么是家庭成员间的虐待和遗弃？……………150
92. 犯有杀害、遗弃、虐待子女罪的父母，或犯有奸淫女儿罪的父亲，是否有要求子女赡养的权利？……………150
93. 继父母有无权利要求未受自己抚养教育的继子女尽赡养义务？……………151
94. 该案判决某男无赡养义务对吗？……………151

95. 离婚一方当事人带孩子再婚, 他方当事人拒绝付抚养费对吗? .....152
96. 被收养的成年子女, 能否以养父母未对其抚养而不赡养养父母? .....153
97. 构成事实收养关系应具备哪些条件? .....153
98. 养子女有生理缺陷, 养父母能否提出解除收养关系? .....154
99. 有负担能力的弟、妹应否扶养不能自食其力的兄、姐? .....154
100. 什么是夫妻的共同财产? 法院如何处理离婚案件中夫妻共同财产? .....155
101. 如何理解夫妻对共同财产“双方另有约定的除外”? .....157
102. 借婚姻关系索取的财物, 离婚时如何处理? .....157
103. 因第三者插足或喜新厌旧而离婚的, 分割财产时能否对无过错一方有所照顾? .....158
104. 因生女孩或女方采取节育措施而引起离婚的, 分割财产时, 能否对女方加以照顾? .....158
105. 夫妻之间是否有请求损害赔偿的权利? .....158
106. 劳改人员离婚时的财产分割如何掌握? .....159
107. 夫妻离婚时所欠的债务怎样处理? .....159
108. 从前夫那里继承来的遗产能否作为夫妻共同财产处理? .....160

### 第三部分 审理民事案件有关时效、期间、审限等规定

#### 便览

- 一、《民法通则》中有关时效的规定 .....161

三、《婚姻法》中结婚年龄及对男方提出离婚的有关时间限制的规定 .....	162
五、《继承法》中继承开始的时间及诉讼时效的规定 .....	163
四、《民事诉讼法》中有关期限、审限、期间的规定 .....	163
<b>第四部分 审理民事案件有关法律文书的制作及参考样式</b>	
<b>一、审理民事案件有关法律文书的制作</b> .....	172
1. 民事案件法律文书有何特点? .....	172
2. 制作民事案件法律文书应遵循哪些主要原则? .....	173
3. 制作民事案件法律文书基本要求是什么? .....	174
<b>二、民事案件法律文书参考样式</b> .....	175
1. 民事裁定书(供一审法院不予受理起诉用) .....	175
2. 通知书(供通知公民受理案件用) .....	176
3. 通知书(供通知法人、其他组织受理案件用) .....	177
4. 通知书(供通知公民应诉用) .....	178
5. 通知书(供通知法人、其他组织应诉用) .....	179
6. 通知书(供通知第三人、共同诉讼人参加诉讼用) .....	180
7. 民事裁定书(供对一审管辖权提出异议的案件用) .....	180



8. 通知书（供通知担保用）	182
9. 民事裁定书（供诉前采取财产保全用）	183
10. 民事裁定书（供采取诉讼保全用）	184
11. 民事裁定书（供先予执行用）	185
12. 通知书（供告知合议庭组成人员用）	186
13. 决定书（供决定申请回避用）	187
14. 通知书（供通知代理人、证人、鉴定人等 诉讼参与人用）	188
15. 公告（供通告开庭用）	189
16. 决定书（供采取罚款、拘留决定用）	189
17. 民事裁定书（供一审准予或不准诉撤 用）	190
18. 民事裁定书（供中止或终结诉讼用）	191
19. 延长审理期限审批表	192
20. 申请延长审理期限的报告	193
21. 批准延长审理期限的通知	193
22. 民事判决书（供普通程序一审案件用）	194
23. 民事判决书（供简易程序一审案件用）	196
24. 民事调解书（供一审案件用）	198
25. 民事裁定书（供补正裁判文书笔误用）	199
26. 民事裁定书（供二审法院维持或撤销一审 不予受理的上诉案件用）	200
27. 民事裁定书（供二审法院对管辖权异议的 上诉案件用）	201