

现代民商程序法 原理与实务

主 编 毕玉谦
副主编 马虎城 刘红继
崔延达 常东记

中国法制出版社

希望他们——这些青年学者再接再厉，更上一层楼，作出更大的贡献。

乙亥初夏
小月河畔 中国政法大学校内

责任编辑:王淑敏

封面设计:展 升

现代民商程序法原理与实务

XIANDAI MINSHANG CHENGXUFA YUANLI YU SHIWU

主编/毕玉谦

经销/新华书店

印刷/冶金工业出版社印刷厂

开本/850×1168 毫米 印张/20 字数/494 千

版次/1995 年 11 月北京第 1 版 1995 年 11 月北京第 1 次印刷

印数/0,001—6,000

中国法制出版社出版

书号 ISBN7-80083-285-6/D·268

(北京天津街 11 号 邮政编码 100017)

定价:24.00 元

撰稿人(以撰写章节先后为序):

- 毕玉谦** 绪论,第五章,第六章(第一、二节),第七章(第一、二、三、四、十一、十二、十六节),第十三章(第一、二节),第十五章(第三、五节);
- 崔延达** 第一章,第七章(第八、九、十节),第十三章(第三、四、五、六、七节);
- 刘红继** 第二章,第六章(第三、四、五、六、七节),第七章(第五、六、七节);
- 杨秀清** 第三章,第四章;
- 常东记** 第七章(第十三、十四、十五节),第十二章,第十五章(第一、二、四节);
- 张晓杰** 第八章;
- 马虎城** 第九章,第十四章;
- 江一兵** 第十章;
- 赵 威** 第十一章。

序

杨 荣 新

中国经济体制的改革,经过十几年的探索和试验,终于确立了市场经济的目标模式。建立有序、有效的市场经济运行机制,加强以商品经济为核心,以人的主体意识和权利意识为基础的民商立法,已成为当今社会人们的共识。近年来,随着我国商品经济的不断深入发展,许多为建立社会主义市场经济体系所必需的民商程序法律、法规相继出台,并不断得以完善,为现已颁行或将要颁行的民商实体法律、法规的正确、及时和有效适用,提供了规范性运作方式。它们相辅相成,共同为经济基础服务。

由我的博士研究生毕玉谦同志主持编写的这本《现代民商程序法原理与实务》一书,全面、系统地介绍了有关民商程序法,在形式和内容上有新颖的创意,在原理上突出了重点,对一些理论问题的探讨有一定的深度,并辅之以实用性很强的文书写作实例和案例要点分析,确能起到从理论走向实践的桥梁作用,深入浅出,具有可读性。

特别令人高兴的是,此书作者均为青年学者,他们中既有在读的博士研究生、硕士研究生,也有多年从事法律事务的执业律师。他们这种锐意进取,刻苦钻研的精神值得赞许。由于将整个民商程序法作为一个系统工程来进行探讨和论述,其跨度甚大、内容庞博,疏漏之处在所难免,有的问题还需进一步探讨。但相信此书的出版,对于推动我国民商程序法的探索和研究,是会有所裨益的。

目 录

序.....	(1)
绪论.....	(1)
一、社会冲突与民商程序法	(1)
二、市场经济是推动现代民商程序法形成和本源	(2)
三、现代民商程序法体系的一般原理和本书体例上的几 点说明	(4)
第一章 公证实务程序.....	(8)
第一节 公证概述.....	(8)
一、公证概念	(8)
二、公证机关	(8)
三、公证机关的人员组织	(8)
四、公证机关的业务范围	(9)
五、公证书的效力	(11)
六、公证的管辖	(11)
七、公证费的缴纳	(13)
第二节 公证程序规则.....	(18)
一、申请	(18)
二、受理	(20)
三、审查	(20)
四、调查	(21)
五、出证	(22)

六、申诉与复查、撤诉	(23)
第三节 涉外公证程序	(24)
一、涉外公证概况	(24)
二、涉外公证的主要事项	(25)
三、涉外公证的机关	(26)
四、涉外公证的有关程序	(27)
五、认证	(28)
第四节 公文实例	(31)
一、购销合同公证书	(31)
二、技术转让合同公证书	(31)
三、企业兼并合同公证书	(32)
四、具有强制执行效力的债权文书公证书	(32)
五、票据拒付公证书	(33)
六、保全证据公证书	(33)
七、赠与公证书	(34)
八、定居公证书	(34)
九、亲属关系公证书	(35)
第五节 案例实务	(35)
一、拍卖公证案	(35)
二、土地使用权出让合同公证案	(37)
第二章 民商调解程序	(39)
第一节 人民调解程序	(39)
一、概说	(39)
二、人民调解的组织机构	(43)
三、人民调解的管辖	(46)
四、人民调解的程序	(47)
五、人民调解协议	(50)
第二节 仲裁调解程序	(52)

一、仲裁调解的概念	(52)
二、调解应遵循的原则	(53)
三、仲裁调解书	(53)
第三节 涉外仲裁机构的调解	(54)
一、概述	(54)
二、中国涉外仲裁机构的调解	(55)
三、涉外仲裁中的调解应当注意的几点	(56)
第四节 涉外调解机构的调解	(57)
一、北京调解中心	(57)
二、联合调解	(59)
第五节 诉讼调解	(61)
一、概述	(61)
二、诉讼调解的组织形式	(62)
三、诉讼调解的开始	(62)
四、诉讼调解的进行	(63)
五、诉讼调解的结束	(64)
六、调解书和调解协议	(65)
七、诉讼调解结案的效力	(67)
第六节 文书实例	(68)
一、人民调解协议书	(68)
二、经济合同仲裁调解书	(69)
三、仲裁和解协议	(71)
四、涉外仲裁调解书	(72)
五、民事调解书	(74)
第七节 案例实务	(76)
一、中国涉外仲裁机构调解案	(76)
二、联合调解解决争议案	(78)
三、调解书经签收即生效力案	(79)

第三章 民商仲裁程序	(81)
第一节 民商仲裁概说.....	(81)
第二节 民商仲裁程序的基本原则和制度.....	(84)
一、民商仲裁程序的基本原则	(84)
二、民商仲裁程序的基本制度	(85)
第三节 民商仲裁机构.....	(87)
一、仲裁委员会的设置	(87)
二、仲裁委员会的受案范围及管辖	(88)
三、仲裁组织	(89)
四、中国仲裁协会	(90)
第四节 仲裁协议.....	(91)
一、仲裁协议的含义	(91)
二、仲裁协议的形式	(91)
三、仲裁协议的基本内容	(93)
第五节 仲裁程序.....	(95)
一、申请和受理	(96)
二、审理前的准备	(97)
三、开庭审理	(98)
四、与仲裁程序相关的两个问题	(101)
第六节 仲裁裁决.....	(102)
一、仲裁裁决的种类	(103)
二、仲裁裁决的形式和内容	(103)
三、仲裁裁决的作出和补正	(104)
四、仲裁裁决的效力	(105)
五、仲裁裁决的撤销	(106)
第七节 文书实例.....	(107)
一、仲裁协议书	(107)
二、担保书	(107)

三、仲裁申请书	(108)
四、仲裁答辩书	(109)
五、仲裁裁决书	(111)
第八节 案例实务	(113)
一、无效财产保全案	(113)
二、仲裁条款无效案	(114)
第四章 劳动争议仲裁程序	(116)
第一节 劳动争议仲裁概说	(116)
一、劳动争议	(116)
二、劳动争议仲裁	(116)
三、劳动争议仲裁的沿革	(117)
四、劳动争议仲裁的基本原则	(118)
第二节 劳动争议仲裁参加人	(119)
一、当事人	(119)
二、第三人	(120)
三、代理人	(121)
四、劳动争议仲裁机关	(122)
第三节 劳动争议仲裁案件的管辖	(123)
一、劳动争议仲裁案件管辖的概念	(123)
二、劳动争议仲裁案件管辖的种类	(124)
第四节 劳动争议仲裁程序	(125)
一、申诉和受理	(125)
二、案件仲裁准备	(128)
三、先行调解	(130)
四、开庭审理程序	(131)
第五节 集体劳动争议仲裁	(134)
第六节 案例实务	(136)
一、申诉人的资格案	(136)

二、劳动争议仲裁参加人案	(137)
第五章 涉外仲裁程序	(139)
第一节 概述	(139)
第二节 中国涉外仲裁机构	(141)
一、中国国际经济贸易仲裁委员会	(141)
二、中国海事仲裁委员会	(143)
第三节 仲裁的基本程序	(143)
一、管辖及受案范围	(144)
二、仲裁的申请	(146)
三、仲裁的受理	(148)
四、答辩和反诉	(149)
五、仲裁庭的组成	(151)
六、保全措施	(152)
七、送达	(153)
八、语言文字	(154)
九、仲裁案件的审理	(154)
十、仲裁裁决	(159)
第四节 简易程序	(161)
一、适用范围	(162)
二、组成仲裁庭	(162)
三、审理方式	(162)
四、裁决的作出	(163)
五、其他事项	(163)
第五节 公文实例	(164)
一、涉外仲裁协议书	(164)
二、涉外仲裁申请书	(165)
三、涉外仲裁答辩书	(169)
四、涉外仲裁裁决书	(172)

第六节 案例实务	(176)
一、涉外仲裁中的管辖争议案	(176)
二、涉外仲裁财产保全案	(177)
第六章 国际商事仲裁程序	(180)
第一节 概述	(180)
一、关于“国际”属性的认定	(180)
二、关于“商事”范围的认定	(182)
第二节 仲裁协议	(183)
一、仲裁协议的形式及其分类	(183)
二、仲裁协议的法律效力及其有效条件	(184)
三、仲裁协议的内容	(185)
第三节 国际商事仲裁机构	(188)
一、国际商事仲裁机构的分类	(188)
二、国际上主要的仲裁机构及操作程序简述	(190)
第四节 国际商事仲裁庭	(193)
一、仲裁庭的组成	(193)
二、仲裁员	(194)
第五节 仲裁活动的进行	(197)
一、仲裁的管辖	(197)
二、仲裁的申请	(198)
三、仲裁的受理	(199)
四、保全措施	(199)
五、仲裁审理的预备程序	(200)
六、仲裁的审理	(200)
七、证据的提出和审核	(201)
八、仲裁中的调解	(203)
九、仲裁裁决	(203)
第七章 民商诉讼基本程序	(205)

第一节 民商诉讼概述.....	(205)
一、概念	(205)
二、民商诉讼法律关系	(206)
三、诉讼上的法律事实	(208)
四、民商诉讼法的适用范围	(210)
五、民商诉讼中的诉	(210)
第二节 民商诉讼的指导原则.....	(217)
第三节 民商诉讼的主要制度.....	(221)
一、合议制度	(221)
二、回避制度	(222)
三、陪审制度	(224)
第四节 主管和管辖.....	(225)
一、主管	(225)
二、诉讼管辖	(226)
三、级别管辖	(227)
四、地域管辖	(229)
五、裁定管辖	(235)
第五节 审判组织.....	(237)
一、独任制	(237)
二、合议庭	(238)
三、审判委员会	(238)
第六节 诉讼参加人.....	(239)
一、当事人	(239)
二、共同诉讼人	(241)
三、诉讼代表人	(244)
四、第三人	(245)
五、诉讼代理人	(246)
第七节 期间、送达	(248)

一、期间	(248)
二、送达	(249)
第八节 财产保全和先予执行.....	(251)
一、财产保全	(251)
二、先予执行	(254)
第九节 对妨害民商诉讼的强制措施.....	(255)
一、强制措施的概念和构成条件	(255)
二、妨害民商诉讼行为的种类	(255)
三、强制措施的种类和适用的程序规则	(256)
四、对妨害民商诉讼行为已构成犯罪的处理程序	(259)
第十节 诉讼费用.....	(259)
一、诉讼费用的收费标准	(259)
二、诉讼费用的预交、缓交和免交.....	(261)
三、诉讼费用的负担	(262)
四、关于诉讼费用的补充规定	(263)
第十一节 第一审普通程序.....	(263)
一、起诉	(263)
二、对起诉的审查	(264)
三、受理	(265)
四、审理前的准备	(266)
五、开庭审理	(269)
六、法庭笔录	(274)
七、撤诉和缺席判决	(274)
八、延期审理和诉讼中止、诉讼终结.....	(277)
第十二节 简易民商诉讼程序.....	(279)
一、简易民商诉讼程序的概念	(279)
二、简易民商诉讼程序的特点	(279)
三、简易民商诉讼程序的适用	(280)

四、适用简易民商诉讼程序的重要规则	(281)
第十三节 第二审民商诉讼程序	(282)
一、第二审民商诉讼程序的概念	(282)
二、上诉的提起与受理	(282)
三、上诉的撤回	(283)
四、上诉的审理程序	(284)
五、上诉案件的裁判	(285)
第十四节 民商诉讼审判监督程序	(286)
一、民商诉讼审判监督程序的概念和特点	(286)
二、再审程序的提起	(287)
三、再审案件的审理程序	(289)
四、再审案件的宣判	(290)
第十五节 文书实例	(290)
一、起诉状	(290)
二、答辩状	(291)
三、反诉状	(292)
四、申请回避书	(293)
五、不公开审理申请书	(293)
六、延期审理申请书	(294)
七、诉讼管辖协议书	(294)
八、诉讼管辖异议书	(295)
九、增加诉讼请求申请书	(296)
十、免交诉讼费申请书	(297)
十一、财产保全申请书	(297)
十二、先予执行申请书	(298)
十三、撤诉状	(299)
十四、上诉状	(300)
十五、上诉答辩状	(301)

十六、再审申请书	(302)
第十六节 案例实务	(303)
一、移送管辖案	(303)
二、先予执行案	(305)
三、诉前财产保全案	(306)
四、反诉与本诉合并审理案	(307)
五、无独立请求权的第三人上诉案	(308)
六、集团诉讼案	(309)
七、原告无故不到庭按撤诉处理案	(311)
八、简易程序审理案	(313)
九、提审改判案	(314)
十、妨害诉讼被处罚案	(317)
十一、因法定原因中止诉讼案	(319)
第八章 非讼案件程序	(321)
第一节 概述	(321)
一、非讼案件程序的概念	(321)
二、非讼案件程序的法律特征及案件分类	(321)
第二节 宣告公民失踪案件	(322)
一、宣告公民失踪案件的概念和适用条件	(322)
二、宣告公民失踪案件的审理程序	(323)
三、对失踪人财产的代管	(324)
四、失踪人重新出现的处理	(325)
第三节 宣告公民死亡案件	(326)
一、宣告公民死亡案件的概念和适用条件	(326)
二、宣告公民死亡案件的审理程序	(327)
三、宣告公民死亡后的法律后果	(328)
四、被宣告死亡人重新出现的处理	(329)
五、撤销死亡宣告的法律后果	(329)