

北大版

全国高等教育自学考试专家指导丛书

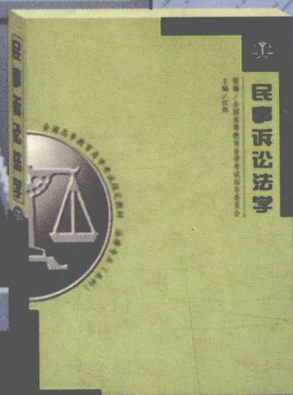
民事诉讼法学自学考试指导与题解

2004年版

全国高等教育自学考试法学专业委员会 审订

潘剑锋 徐咏梅 编著

法律专业



北京大学出版社

全国高等教育自学考试专家指导丛书

法律专业

民事诉讼法学自学考试指导与题解

(2004 年版)

全国高等教育自学考试法学专业委员会 审订

潘剑锋 徐咏梅 编著

北京大学出版社

北 京

图书在版编目(CIP)数据

民事诉讼法学自学考试指导与题解:2004 年版/潘剑锋,徐咏梅编著. —北京:北京大学出版社,2004.3

(全国高等教育自学考试专家指导丛书)

ISBN 7-301-06799-2

I. 民… II. ① 潘…② 徐… III. 民事诉讼法-法的理论-中国-高等教育-自学考试-自学参考资料 IV. D925.101

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 110612 号

书 名: 民事诉讼法学自学考试指导与题解(2004 年版)

著作责任者: 潘剑锋 徐咏梅 编著

责任编辑: 邓丽华

标准书号: ISBN 7-301-06799-2/D·0810

出版发行: 北京大学出版社

地 址: 北京市海淀区中关村北京大学校内 100871

网 址: <http://cbs.pku.edu.cn>

电 话: 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62752027

电子信箱: zpup@pup.pku.edu.cn

印 刷 者: 河北涿县鑫华书刊印刷厂

850 毫米×1168 毫米 32 开本 12.375 印张 356 千字

2004 年 3 月第 1 版 2004 年 6 月第 2 次印刷

定 价: 18.00 元

全国高等教育自学考试 专家指导丛书法学专业编委会

总 主 编 金瑞林

副 总 主 编 饶戈平

编委会委员 (按姓氏笔画为序)

王天木	王传丽	王仲兴	王作堂	王国枢
由 嵘	史焕章	叶孝信	宁致远	江 平
刘升平	刘家兴	邢同舟	吴汉东	吴志攀
肖乾刚	余劲松	李双元	李景森	沈宗灵
陈 安	陈光中	杨大文	杨建和	杨紫烜
杨鹤皋	罗豪才	姜建初	徐 杰	贾俊玲
柴发邦	高铭暄	顾功耘	程信和	覃有土
彭 文	魏定仁			

出版前言

高等教育自学考试,是以国家考试为主导、个人自学为基础、社会助学为重要条件的新的高等教育形式。在高等教育法学专业自学考试大纲、教材和考试命题逐渐统一后,为适应自学考试生和多层次法学教育的需要,引导自学考试者深入全面地理解本课程的内容,掌握正确的学习方法,提高自学考试水平,我们请全国自学考试大纲与教材的主编、副主编或多年从事本学科教学与自学考试辅导的有经验的教师编写了这套全国高等教育自学考试专家指导丛书。

本套丛书与考试要求相结合,以教育部颁布的各学科自学考试大纲和教育部指定的统编教材为依据,注意按全国统一命题考试的要求与形式进行辅导,在掌握基本知识、基本理论、基本技能的基础上,侧重于培养考生的分析、写作与答题能力。各书力求内容简要、文字简练、体例合理、层次清楚、释义准确,注意重点、难点、疑点的分析讲解,阐述通俗易懂、深入浅出,所附题型与答案示例齐全,覆盖面广,有利于考生对本门课程的理解和掌握。

我们希望本套丛书的出版,将对参加自学考试的读者提供一定的帮助,同时也希望读者把对本套丛书的意见及时反映给我们,以使本套丛书修订时更为完善。

本套丛书法学专业编委会主要由全国高等教育自学考试法学

专业委员会成员和法学专业各课程大纲及教材主编组成,由全国高等教育自学考试指导委员会法学专业委员会主任金瑞林教授任总主编、法学专业委员会秘书长饶戈平教授任副总主编。

北京大学出版社

2004 年 1 月

编写说明

为了帮助各地高等教育自学考试法学专业(含法律、律师、监所管理、公安等)考生更好地学习与应考,我们组织了一批多年从事法学专业自学考试教学与辅导的有经验的教师、学者编写了这套“课程自学考试指导与题解”。

《民事诉讼法学自学考试指导与题解》是依据全国高等教育自学考试指导委员会制订的《民事诉讼法学自学考试大纲》和全国高等教育自学考试指定教材《民事诉讼法学》,综合多年来自学考试情况编写的。

考虑到前些年各地考试在课程命题等方面的不均衡状态,特别是各地区考试可能会有多种题型组合,本书兼顾到各种不同的题型。但是,随着自学考试标准的规范化、具体化和对考生能力要求的提高,近两年来,全国考委组织各方面专家对有关专业课程设置进行了调整,进一步规定了课程学习和考试的内容与范围。今后的高等教育自学考试将主要由选择题、名词解释题、简答题、论述题和案例分析题组成。此情况请各地社会助学单位和考生予以注意。

全国高等教育自学考试
专家指导丛书法学专业编委会

2004年1月

目 录

第一章 民事诉讼法学概述	(1)
练习题	(4)
练习题参考答案	(10)
第二章 民事诉讼法学基本理论	(15)
练习题	(17)
练习题参考答案	(20)
第三章 民事诉讼法的基本原则	(25)
练习题	(28)
练习题参考答案	(32)
第四章 民事审判的基本制度	(38)
练习题	(41)
练习题参考答案	(45)
第五章 民事审判权与审判组织	(49)
练习题	(50)
练习题参考答案	(53)
第六章 民事诉讼的主管和管辖	(57)
练习题	(61)
练习题参考答案	(72)
第七章 当事人	(78)
练习题	(83)
练习题参考答案	(94)
第八章 诉讼代理人	(101)
练习题	(104)

练习题参考答案.....	(109)
第九章 民事诉讼证据	(113)
练习题.....	(120)
练习题参考答案.....	(128)
第十章 期间和送达	(134)
练习题.....	(136)
练习题参考答案.....	(140)
第十一章 法院调解与当事人和解	(144)
练习题.....	(146)
练习题参考答案.....	(152)
第十二章 财产保全、行为保全与先予执行	(154)
练习题.....	(157)
练习题参考答案.....	(163)
第十三章 对妨害民事诉讼的强制措施	(166)
练习题.....	(168)
练习题参考答案.....	(172)
第十四章 诉讼费用	(176)
练习题.....	(178)
练习题参考答案.....	(183)
第十五章 普通程序	(186)
练习题.....	(188)
练习题参考答案.....	(197)
第十六章 简易程序	(201)
练习题.....	(203)
练习题参考答案.....	(207)
第十七章 第二审程序	(210)
练习题.....	(211)
练习题参考答案.....	(218)

第十八章 再审程序	(223)
练习题.....	(225)
练习题参考答案.....	(229)
第十九章 特别程序	(233)
练习题.....	(235)
练习题参考答案.....	(241)
第二十章 督促程序	(245)
练习题.....	(247)
练习题参考答案.....	(252)
第二十一章 公示催告程序	(255)
练习题.....	(257)
练习题参考答案.....	(263)
第二十二章 企业法人破产还债程序	(266)
练习题.....	(270)
练习题参考答案.....	(278)
第二十三章 海事诉讼特别程序	(282)
练习题.....	(286)
练习题参考答案.....	(296)
第二十四章 执行程序概述	(299)
练习题.....	(300)
练习题参考答案.....	(302)
第二十五章 执行程序的一般规定	(307)
练习题.....	(311)
练习题参考答案.....	(320)
第二十六章 执行开始、执行中止和执行终结	(326)
练习题.....	(328)
练习题参考答案.....	(333)

第二十七章 执行措施	(336)
练习题.....	(337)
练习题参考答案.....	(344)
第二十八章 涉外民事诉讼程序概述	(347)
练习题.....	(348)
练习题参考答案.....	(351)
第二十九章 涉外民事诉讼管辖	(354)
练习题.....	(356)
练习题参考答案.....	(360)
第三十章 送达、期间、财产保全和涉外仲裁	(363)
练习题.....	(365)
练习题参考答案.....	(370)
第三十一章 司法协助	(373)
练习题.....	(375)
练习题参考答案.....	(380)

第一章 民事诉讼法概述

一、本章内容提示

本章要求考生掌握民事诉讼、民事诉讼法、民事诉讼法学、民事诉讼法律关系等基本概念；了解民事诉讼、民事诉讼法律关系的特点，民事诉讼法律关系的构成要素；民事诉讼法的性质；民事诉讼法对什么人、什么事、在什么时间和空间有效；了解民事诉讼法与相邻法律部门的关系；领会民事诉讼法的任务。

二、基本概念

民事诉讼

民事诉讼法

民事诉讼法律关系

民事诉讼上的法律事实

民事诉讼法的效力

民事诉讼法学

三、重点问题

(一) 民事诉讼的特点

1. 民事诉讼的主体是由法院、当事人、其他诉讼参与人以及检察院构成，其中，法院和当事人是基本的民事诉讼主体，缺少其中的任何一个都构不成民事诉讼。

2. 民事诉讼依靠国家强制力来解决民事纠纷。

3. 民事诉讼解决的争议是有关民事权利义务的争议。

4. 民事诉讼的进行应依照严格的诉讼程序和诉讼制度。

(二) 民事诉讼法律关系的特点

1. 民事诉讼法律关系是由审判法律关系和争讼法律关系构

成的特殊的社会关系。

2. 民事诉讼法律关系体现了法院审判权与当事人诉讼权利的有机结合。

3. 民事诉讼法律关系是一种既分立又统一的法律关系。

(三) 民事诉讼行为的构成要件

1. 民事诉讼行为必须是由民事诉讼法律关系主体实施的。

2. 民事诉讼行为必须是法律规定由民事诉讼法律关系主体实施的行为。也即能够引起民事诉讼法律关系的发生、变更和消灭的行为必须是法律规定的行为。

3. 民事诉讼行为必须是法院和一切诉讼参与人的诉讼行为结合起来,才能导致民事诉讼法律关系发生、变更和消灭的结果。

(四) 民事诉讼法的性质

我国民事诉讼法就其社会性质而言是社会主义法,具有以下特性:

1. 民事诉讼法是公法。

2. 民事诉讼法是部门法。

3. 民事诉讼法是基本法。

4. 民事诉讼法是程序法。

(五) 民事诉讼法的效力

民事诉讼法的效力,是指民事诉讼法对什么事、对什么人、在什么空间和时间适用和发生作用。

1. 对事的效力。是指法院依照民事诉讼法审理民事案件的范围,即哪些案件应当依照民事诉讼法的规定进行审理。具体而言,有两大类:一是平等主体之间因民事法律关系发生的争议,如民法、婚姻法、劳动法等调整的财产关系、人身关系发生的争议;二是法律规定适用民事诉讼法审理的其他案件,如选民资格案件。

2. 对人的效力。是指民事诉讼法适用于哪些人。根据《民事诉讼法》的规定,凡在我国领域内进行民事诉讼的当事人,都应当

按照我国民事诉讼法的规定进行诉讼活动。

3. 空间效力。是指民事诉讼法适用的空间范围。根据《民事诉讼法》的规定,民事诉讼法生效的空间范围,是整个中华人民共和国领域,包括中华人民共和国的领土、领海和领空,以及领土的自然延伸部分。

4. 时间效力。是指民事诉讼法的效力期间。我国现行《民事诉讼法》自颁布之日起生效,即其生效时间为 1991 年 4 月 9 日。《民事诉讼法》有溯及既往的效力,在它生效后,不论是审理其生效前受理的案件,还是审理其生效后受理的案件,人民法院都应适用新生效的《民事诉讼法》。

(六) 民事诉讼法的任务

1. 保护当事人行使诉讼权利。

2. 保证人民法院正确行使民事审判权。这一任务可分为两项:(1) 保护人民法院正确、合法、及时地审理案件;(2) 保证人民法院确认民事权利义务关系,制裁民事违法行为,保护当事人的合法权益。

3. 教育公民自觉遵守法律。

四、一般问题

(一) 民事诉讼法学的研究对象。

(二) 民事诉讼法与相邻实体法的关系。

(三) 民事诉讼与行政诉讼的主要区别。

(四) 民事诉讼与刑事诉讼的主要区别。

(五) 民事诉讼法与人民调解法的关系。

(六) 民事诉讼法与仲裁法的联系。

练习题

一、单项选择题

1. 关于民事诉讼法律关系的主体, 下列说法正确的是()。

- A. 民事诉讼法律关系的主体就是诉讼主体
- B. 诉讼参加人等同于与诉讼参与人
- C. 诉讼代理人都是诉讼主体
- ☒ D. 所有的诉讼主体都是诉讼法律关系主体

2. 关于民事诉讼法律关系, 下列说法错误的是()。

- ☒ A. 民事诉讼法律关系中, 法院与当事人之间的法律关系占有核心的地位
- B. 民事诉讼法律关系体现了法院审判权与当事人诉讼权利的有机结合
- C. 民事诉讼法律关系是一种既分立又统一的法律关系
- ☒ D. 一切民事诉讼法律关系都是以人民法院为核心而形成的

3. 当事人之间所形成的民事诉讼法律关系的客体是()。

- A. 诉讼理由
- B. 诉讼请求
- ☒ C. 诉讼理由和诉讼请求
- D. 人民法院的裁判行为

4. 离婚诉讼中, 作为被告的当事人丧失诉讼行为能力, 尚未确定法定代理人, 引起民事诉讼法律关系的中止; 而后作为原告的当事人申请撤诉, 法院准许, 引起民事诉讼法律关系的终止。上述民事诉讼上的事实分别属于()。

- ☒ A. 诉讼事件, 诉讼行为
- B. 诉讼行为, 诉讼事件
- C. 诉讼事件, 诉讼事件
- D. 诉讼行为, 诉讼行为

5. 小李与小张因侵权纠纷发生诉讼, 小王作为证人出庭作

证。他们三人都是()。

- A. 诉讼参加人
 - B. 其他诉讼参与人
 - C. 诉讼主体
 - ☒ D. 诉讼法律关系的主体
6. 《中华人民共和国民事诉讼法》颁布实施的时间是()。
- ☒ A. 1991年4月9日
 - B. 1982年3月8日
 - C. 1991年4月8日
 - D. 1992年4月8日
7. 外国人在我国人民法院进行民事诉讼()。
- ☒ A. 应适用中国民事诉讼法
 - B. 可以选择适用其所在国的民事诉讼法
 - C. 可以选择适用中国民事诉讼法
 - D. 应适用与案件有最密切联系国家的民事诉讼法

二、多项选择题

1. 民事纠纷的解决机制可以划分为自力救济、社会救济、公力救济,下列说法正确的是()。

- ☒ A. 自力救济就是俗称的“私了”
- ☒ B. 社会救济,是指依靠社会力量处理民事纠纷的一种机制。社会救济包括诉讼外调解和仲裁
- ☒ C. 公力救济的典型就是民事诉讼
- ☒ D. 民事诉讼具有国家强制性和严格的规范性
- E. 所有民事纠纷的解决方式中最好的方式就是民事诉讼

2. 下列属于民事诉讼活动的是()。

- ☒ A. 案件受理
- ☒ B. 原告起诉
- ☒ C. 证人出庭
- D. 审判委员会讨论案件
- ☒ E. 向被告送达起诉状副本

3. 民事诉讼法律关系是由民事诉讼法律、法规所调整的社会关系。下列选项中,属于民事诉讼过程中的民事诉讼法律关系的是()。

- ☒ A. 法院与原告之间的关系

- ☒ B. 原告与被告之间的关系
☒ C. 原告与证人之间的关系
☒ D. 被告与委托代理人之间的关系
 E. 证人与翻译人员之间的关系
4. 民事诉讼法律关系的主体有()。
- ☒ A. 人民法院 ☒ B. 当事人
 C. 公安机关 ☒ D. 证人
☒ E. 诉讼代理人
5. 民事诉讼中, 诉讼主体有()。
- ☒ A. 法定代理人 ☒ B. 当事人
☒ C. 人民法院 D. 证人
 E. 鉴定人
6. 下列选项中既是民事诉讼法律关系主体, 又是诉讼主体的有()。
- ☒ A. 人民法院
☒ B. 人民检察院
☒ C. 当事人
☒ D. 法定诉讼代理人和经特别授权的委托诉讼代理人
 E. 证人
7. 民事诉讼中, 诉讼参加人包括()。
- ☒ A. 诉讼代理人 ☒ B. 当事人
 C. 鉴定人 D. 人民法院
 E. 人民检察院
8. 当事人的诉讼行为具有()。
- ☒ A. 任意性 ☒ B. 可撤销性
☒ C. 期限性 D. 不可替代性
 E. 不可撤销性
9. 关于诉讼行为, 下列说法中错误的是()。