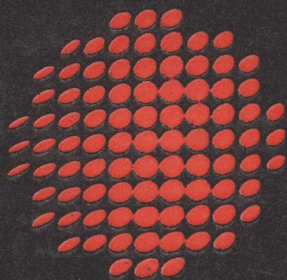


# 勇敢地走向法庭

《帮你打官司》普法知识丛书

诉讼法实例



中国物资出版社

《帮你打官司》普法知识丛书

D925  
W484

京080字登豫(京)

# 勇敢地走向法庭

王敬藩 主编

中国物资出版社

600610

法律出版社法律《侵害财产权》

(京)新登字090号

# 勇敢地走向法庭

主编 王敬藩

## 勇敢地走向法庭

王敬藩 主编

中国物资出版社

全国新华书店发行

北京密云华都印刷厂印刷

开本：32开 787×1092毫米 印张：14.5 字数300千字

版次：1994年3月第一版第1次印刷

印数：10000册 定价：10元

书号：ISBN 7-5047-0621-3/G·0101

## 前 言

在中国传统文化中，法仅仅被看成驯民的工具，法即刑，刑就是法，人们畏惧并习惯于回避法律，却不知也不会运用法律保护自己的权利。其实，法的本质是权利，她是公民权利的宪章和自由的保障。

将法等同于刑法，或将刑法仅仅理解为阴暗的监狱、冰冷的镣铐、森严的法场，是对法或刑法的莫大误解。现代社会应当是法治社会，法不限于刑法，刑法也不单纯为了惩罚。刑法通过规定什么样的行为是犯罪，应当处以怎样的刑罚，明确告诉人们法律禁止什么，从而为人们的自由划定了法律界限，人们只要不超过这个界限，就是自由的。但是，这种自由又必须受到民法，经济法等法律的约束，否则，你也许成为侵犯他人或国家权利的违法者，或者是他人侵权行为的受害者。法律平等地保护每一个人，法律又并非无能，不能自动实施，需要你自觉地运用正当法律程序保护自己。无论你多么高尚，如果不注意法律的要求侵犯他人、社会、国家的权利，就应受到法律制裁。但是即使你十恶不赦，你也有依法应当享有的权利，你的罪行需要证据来证明，国家也只能依据事实和法律制裁你。任何组织和个人都无权令你承担法律之外的义务和责任。因此，法与人们的生活密切相关，人们应当很好地了解她。

《帮你打官司》普法知识丛书试图通过具体形象的案例，深入浅出的分析，系统全面地阐述我国刑法、民法、经济法

和诉讼法的基本知识。阅读这套丛书，可以很容易地把握这些法律部门的基本原理和有关的最新法律规定、司法解释精神，值得广大法律知识爱好者，法律专业人员和自学者阅读参考。全套丛书共4册，李巍同志主编，王敬藩、曲新久、王建平同志副主编。

《勇敢地走向法庭》一书，集民事诉讼、刑事诉讼和行政诉讼于一体，按照三大程序法的各个组成部分，收集编辑了330个案例。在编写每个案例的过程，突破了以往案例选编的模式，为了满足读者易懂性、可学性、可操作性的需要，对每个案例从题示、案情、思考、答案四个方面进行编写，深入浅出，引人入胜。本书所收集编写的案例，内容丰富，重点突出，是学法、用法、普法教育的一本好书。由于时间仓促，水平所限，不妥之处乃在所难免，欢迎读者提出宝贵意见。

本书各章撰稿人(按姓氏笔划为序)

王敬藩 民事诉讼法：(七)至(十四)；行政诉讼法：(一)至(五)。

刘力 刑事诉讼法：(四)至(十)

张作顺 民事诉讼法：(一)至(六)；刑事诉讼法：(一)至(三)，行政诉讼法：(六)、(七)。

资料收集整理：李红 王蕾 赵江

1993年12月23日

# 目 录

## 一、民事诉讼法

### (一) 民事诉讼、民事诉讼法适用范围及原则

1. 侵害名誉, 走上公堂 ..... ( 1 )
2. 当事人的合法权益如何保护 ..... ( 3 )
3. 肖像权受侵犯依何种程序给予保护 ..... ( 4 )
4. 人民法院无权受理此案吗 ..... ( 5 )
5. 以权抗法法难容 ..... ( 7 )
6. 法院能调解民事、经济纠纷案件吗 ..... ( 9 )
7. 公开审判, 教育一片 ..... ( 11 )
8. 庭审辩论, 真相大白 ..... ( 12 )
9. 处分权不可无限制行使 ..... ( 13 )
10. 支持起诉, 妇幼权益得保护 ..... ( 15 )
11. 法院必须用当地通用语言审理案件 ..... ( 16 )

### (二) 民诉主管与管辖

12. 专利纠纷都属法院主管吗 ..... ( 18 )
13. 已开庭审理还可裁定驳回起诉吗 ..... ( 19 )
14. 一般涉外民事案件由哪级法院管辖 ..... ( 20 )
15. 专利纠纷案件由哪级法院受理 ..... ( 21 )
16. 级别管辖如何确定 ..... ( 22 )
17. 为什么要原告就被告 ..... ( 23 )
18. 在什么情况下可以被告就原告 ..... ( 24 )
19. 我国公民在国外发生纠纷应回国诉讼吗 ..... ( 25 )
20. 侵权纠纷案应向哪个法院起诉 ..... ( 29 )

21. 请求解决经济合同纠纷到哪个法院起诉好 ..... (27)
22. 公路运输合同纠纷案由哪个法院解决..... (29)
23. 因海运事故索赔向哪个法院投诉..... (30)
24. 船舶发生碰撞事故的管辖法院..... (30)
25. 保险合同纠纷案向哪个法院起诉..... (31)
26. 市法院有权受理本案吗..... (32)
27. 不动产诉讼的管辖法院..... (33)
28. 当事人能够协议选择受诉法院吗..... (34)
29. 一个案件由数个管辖法院怎么办..... 35)
30. 本案应该合并审理..... (37)
31. 受移送法院又移送对吗..... (38)
32. 被告有权向受诉法院提出管辖异议吗..... (39)
33. 法院因管辖权发生争议怎么办..... 40)
34. 有管辖权的法院不便审理怎么办..... (42)
35. 上级法院将管辖的一审案件交下级法院审判行吗..... (43)
- (三) 审判组织及回避** .....
36. 书记员能作合议庭成员吗..... (44)
37. 重审案件合议庭怎样组成..... (45)
38. 当事人以什么理由申请回避..... (46)
39. 法院对无理申请回避不予理睬..... (48)
- (四) 诉讼参加人** .....
40. 谁作原告合法..... (49)
41. 本案张军无资格作原告..... (50)
42. 被告处于被诉的地位..... (51)
43. 监护人不能作被告..... (52)
44. 必要共同诉讼的必备条件..... (53)
45. 普通共同诉讼人之一的诉讼行为效力..... (54)
46. 第三人并非中立方..... (55)

47. 有独立请求权第三人不是必要的共同诉讼人..... (57)
48. 第三人赔偿透支信用卡..... (59)
49. 有独立请求权和无独立请求权第三人有别..... (60)
50. 人数众多的诉讼如何进行..... (62)
51. 本案当事人应选出代表人进行诉讼..... (63)
52. 法人作民事诉讼当事人, 由其法定代表人代其进行诉讼..... (65)
53. 五龄童状告副县长..... (66)
54. 委托代理人必须在授权内进行诉讼..... (67)
55. 法定代理人能以当事人名义起诉、应诉吗..... (68)
- (五) 民事诉讼证据**
56. 何谓书证..... (70)
57. 不宜读证人姓名的证言, 能作为认定案件事实的证据吗..... (71)
58. 鉴定结论不是证人证言..... (72)
59. 谁有责任提供证据..... (74)
60. 人民法院负有查证责任..... (76)
61. 保全证据应符合法定条件..... (78)
62. 人民法院对各种证据应进行审查判断..... (79)
- (六) 诉讼期间、送达**
63. 期间不包括在途时间..... (81)
64. 期间耽误能申请顺延吗..... (83)
65. 调解书不可留置送达..... (84)
66. 当事人下落不明用什么方法送达..... (85)
- (七) 法院调解**
67. 不履行人民调解协议的诉案, 法院仍可调解..... (86)
68. 法院调解必须自愿..... (88)
69. 法院调解也必须合法..... (89)
70. 调解成立, 可不制作调解书..... (90)

## (八) 财产保全和先予执行

- 71. 情况紧急, 应申请诉前保全..... (92)
- 72. 争议物品易腐烂, 可采取什么措施..... (94)
- 73. 权利人急需可申请先予执行..... (95)
- 74. 先予执行不能使用判决..... (97)

## (九) 对妨害民诉的强制措施

- 75. 指使他人作伪证是妨害民事诉讼行为吗..... (98)
- 76. 拒不协助法院执行, 以妨害民诉讼..... (99)
- 77. 不慎毁灭证据, 不应以妨害民诉讼处..... (102)
- 78. 采用妨害民诉强制措施要依什么程序..... (103)
- 79. 妨害民诉强制措施也适用于案外人..... (104)
- 80. 对严重妨害民诉的行为人, 应依法追究刑事责任..... (106)
- 81. 实施拘留强制措施必须符合法定程序..... (107)

## (十) 诉讼费用

- 82. 诉讼费用由原告予交、申请人支付..... 108)
- 83. 诉讼费用由谁负担..... (110)
- 84. 案件受理费应如何征收..... (111)
- 85. 诉讼费用能减、免、缓吗..... (113)

## (十一) 民事审判程序

- 86. 确认之诉旨在确定某民事法律关系存在与否..... (114)
- 87. 给付之诉应具有给付内容..... (115)
- 88. 变更之诉旨在变更现存的民事法律关系..... (117)
- 89. 诉权是保护实体权利的桥梁..... (118)
- 90. 起诉是原告的诉讼权利..... (120)
- 91. 起诉应符合法定方式和内容..... (121)
- 92. 反诉和反驳一样吗..... (122)
- 93. 在什么情况下延期审理..... (123)
- 94. 缺席判决适用的情形..... (124)

95. 撤诉是当事人行使处分权的表现.....(126)
96. 本案应诉讼中止.....(127)
97. 终结诉讼是结束诉讼程序方式之一.....(128)
98. 判决用来解决实体问题.....(129)
99. 非经法定程序, 判决不准自行撤回.....(131)
100. 裁定用来解决程序问题.....(132)
101. 决定用来排除诉讼障碍事项.....(134)
102. 简单的民、经纠纷案件适用简易程序.....(135)
103. 简易程序可转换为普通程序.....(137)
104. 向哪个法院递交上诉状.....(139)
105. 上诉案件由哪级法院受理.....(140)
106. 上诉应具备的法定条件.....(142)
107. 上诉程序如何进行.....(143)
108. 对上诉案件的处理方式有几种.....(144)
109. 非讼案件适用何种程序.....(146)
110. 财产无主时怎么办.....(147)
111. 纠正错案适用什么程序.....(148)
112. 如何提起审判监督程序.....(150)
113. 当事人申请再审应具备什么条件.....(151)
114. 检察院对民事案件可否抗诉.....(153)
115. 第一审再审判决能上诉吗.....(155)
116. 申请支付令的条件.....(156)
117. 发布支付令适用督促程序.....(157)
118. 什么案件可以申请公示催告.....(159)
119. 法院宣告所失汇票无效的程序.....(161)
120. 企业法人破产怎么办.....(162)
121. 错把涉港作涉外.....(164)
122. 涉港、澳、台案件的管辖法院.....(166)

123. 涉港、澳、台案件的审理程序 .....	(167)
<b>(十二) 民事执行程序</b> .....	
124. 当事人不履行判决怎么办 .....	(169)
125. 执行异议正确, 应予保护 .....	(170)
126. 上诉期未滿, 不得移送执行 .....	(172)
127. 工厂请人强制执行法院判决行吗 .....	(173)
128. 合同能作为强制执行的根据吗 .....	(174)
129. 执行庭长有权决定不予执行吗 .....	(175)
130. 被执行人提供担保可否暂缓执行 .....	(177)
131. 受委托法院能直接变更原判决吗 .....	(178)
132. 在执行中允许当事人和解 .....	(180)
133. 被执行人隐匿财产怎么办 .....	(182)
134. 拒不协助执行法院判决, 应采取什么措施 .....	(183)
135. 怎样强制迁出房屋、退出土地 .....	(185)
136. 在何情况下中止执行 .....	(187)
137. 终结执行的情形有哪些 .....	(188)
138. 执行完毕, 据以执行的法律文书被撤销怎么办 .....	(189)
<b>(十三) 涉外民事诉讼程序的特别规定</b> .....	
139. 具有涉外因素案件如何审理 .....	(191)
140. 同等原则如何适用 .....	(192)
141. 能否告享有司法豁免权的外国人 .....	(194)
142. 扣押财物在天津, 应到何地法院起诉 .....	(195)
143. 怎样协议受诉法院 .....	(197)
144. 中外三资企业的合同纠纷应向哪国法院起诉 .....	(198)
145. 涉外诉讼期间对谁有效 .....	199
146. 对国外的受送达人如何送达 .....	(200)
147. 当事人可以申请诉前保全 .....	(202)
148. 我国法院能为外国法院提供司法协助吗 .....	(204)

- ④ 149. 怎样通过外交途径送达 .....(205)
- ④ 150. 我国能否承认并执行外国裁判 .....(206)
- ④ 151. 我国法院的判决能否被外国法院承认及执行 .....(208)
- ④ (十四) 其他非诉讼程序
- ④ 152. 公证必须真实、合法 .....(210)
- ④ 153. 公证有什么用 .....(211)
- ④ 154. 法院受理案件定要人民调解委员会的信吗 .....(213)
- ④ 155. 经济合同纠纷仲裁的根据是什么 .....(214)
- ④ 156. 仲裁裁决向哪里申请执行 .....(215)
- ④ 157. 涉外仲裁机构受理哪些案件 .....(216)
- ④ 158. 涉外仲裁裁决由哪个法院执行 .....(218)
- ④ 159. 涉外仲裁庭如何组成 .....(220)
- ④ 160. 涉外仲裁的财产保全由谁裁定 .....(221)

## 二、刑事诉讼法

### (一) 刑事诉讼法的基本原则

- ④ 161. 依法办事, 分工合作 .....(223)
- ④ 162. 以事实为根据, 以法律为准绳 .....(225)
- ④ 163. 王子犯法, 与民同罪 .....(227)
- ④ 164. 群众侦破了案件 .....(228)
- ④ 165. 公开审判, 减少犯罪 .....(229)
- ④ 166. 强奸幼女案不宜公开审判 .....(231)
- ④ 167. 两审终审能确保案件审判质量 .....(232)
- ④ 168. 被告应该为自己辩护 .....(233)

### (二) 管辖

- ④ 169. 不告不理 .....(234)
- ④ 170. 人民检察院能直接受理此案吗 .....(235)

- 171. 公安机关立案侦查的案件 ..... (236)
- 172. 国家安全局也管理刑事案件 ..... (237)
- 173. 江青反革命集团案由最高人民法院审理 ..... (238)
- 174. 雇杀手刺死同行国法不容 ..... (239)
- 175. 中院有权提审下级法院已审结的案件 ..... (240)
- 176. 由主要犯罪地的人民法院管辖 ..... (241)
- 177. 谁先受理谁管辖 ..... (242)
- 178. 因管辖权发生争议, 由上级法院指定 ..... (243)
- 179. 哪儿犯罪哪儿管辖 ..... (245)
- 180. 铁路运输法院是专门法院 ..... (246)

### (三) 回避

- 181. 自行回避的理由必须合法 ..... (247)
- 182. 准予回避之前不能停止工作 ..... (248)
- 183. 被告“保护自己”的申请被驳回 ..... (249)
- 184. 全体审判人员都不能审理此案 ..... (250)

### (四) 辩护

- 185. 开棺验尸真相大白 ..... (251)
- 186. 聋哑被告人也要有律师辩护 ..... (253)
- 187. 被告有权拒绝辩护人的辩护 ..... (254)
- 188. 辩护律师有权拒绝为被告辩护 ..... (255)

### (五) 刑事诉讼证据

- 189. 事实清楚, 证据确凿 ..... (256)
- 190. 拒不供认不等于无犯罪事实 ..... (258)
- 191. 执法人被处罚 ..... (260)
- 192. 顶罪不成, 双双落入法网 ..... (261)
- 193. 小女孩出庭作证 ..... (262)

### (六) 强制措施

- 194. 措施不利, 酿成惨案 ..... (263)

195. 拘传被告人, 维护诉讼秩序 ..... (265)
196. 监视居住不是变相拘留 ..... (266)
197. 哺婴妇女, 不受逮捕 ..... (267)
198. 预备犯罪也要制止 ..... (268)
199. 具备条件予以逮捕 ..... 270)
200. 不思悔改, 再入牢房 ..... (271)
201. 扭送案犯是公民的权利 ..... (272)

#### (七) 附带民事诉讼

202. 既挨打、又受罚 ..... (273)
203. 附带民事诉讼仅解决物质赔偿 ..... (274)
204. 刑事和民事一并处理 ..... (275)
205. 代死亡人要求赔偿 ..... (276)

#### 八) 立案、侦查和提起公诉

206. 报案、立案要及时 ..... (277)
207. 无法可依, 不予立案 ..... (278)
208. 拒绝口头控告对吗 ..... (280)
209. 初查是立案的必经程序 ..... (281)
210. 控告≠检举≠诬告 ..... (283)
211. 立案后应及时侦查 ..... (284)
212. 依法询问证人 ..... (285)
213. 搜查是侦查的一种手段 ..... (286)
214. 勘验、检查是侦破犯罪的必须 ..... (287)
215. 这个鉴定具有法律效力吗 ..... (289)
216. 鉴定解疑团 ..... 290)
217. 法网恢恢, 无处遁身 ..... (292)
218. 侦查结束有标志 ..... (293)
219. 侦查实验 ..... (293)
220. 谁能提起公诉 ..... (295)

- 221. 对侦查案件的审查 ..... (296)
- 222. 人民检察院提起公诉的条件 ..... (297)
- 223. 定罪但不量刑 ..... (299)
- 224. 不需定罪量刑时有说法 ..... 300)

**(九) 审判程序**

- 225. 第一审判程序 ..... (302)
- 226. 第一审合议庭的组成 ..... (303)
- 227. 审判委员会的任务 ..... (304)
- 228. 公诉案件, 法院也应认真审查 ..... (305)
- 229. 法院不得擅自驳回检察院起诉 ..... (307)
- 230. 准备就绪才能开庭 ..... (307)
- 231. 法庭调查有步骤 ..... (309)
- 232. 被告人有权作最后陈述 ..... (310)
- 233. 法庭审理后作出判决 ..... (311)
- 234. 法院对自诉刑事案件能进行调解吗 ..... (312)
- 235. 被告上诉不加刑 ..... (313)
- 236. 上诉不加刑的例外 ..... (315)
- 237. 自诉人享有上诉权 ..... (316)
- 238. 未成年被告的法定代理人有上诉权 ..... (317)
- 239. 驳回上诉, 维持原判 ..... 318)
- 240. 二审程序的审理方式 ..... (319)
- 241. 死刑要经过法定法院核准后执行 ..... (321)
- 242. 对一审处以死刑判决不上诉的, 必经复核、核准程序  
..... (322)
- 243. 经两级审作出的死刑裁判, 仍应经核准程序 ..... (323)
- 244. 死刑核准案件的处理 ..... (324)
- 245. 死缓由高级法院核准 ..... (325)
- 246. 纠正冤、假、错案, 适用审判监督程序 ..... (326)

- 247. 再审不等于二审 ..... (328)
- 248. 提起再审的程序 ..... (329)
- 249. 申诉不能引起再审 ..... 331

#### (十) 执行程序

- 250. 未生效的裁判不能执行 ..... (333)
- 251. 死刑7天内执行 ..... (334)
- 252. 死刑能停止执行吗 ..... (335)
- 253. 认真改造, 提前释放 ..... (336)
- 254. 刑事判决中的财产部分由人民法院执行 ..... (337)
- 255. 监外执行仍是服刑 ..... 338)

### 三、行政诉讼法

#### (一) 总则

- 256. 民能告“官” ..... (340)
- 257. 民告官能胜的保障 ..... (341)
- 258. 依法行政予以保护 ..... 343)
- 259. 合议制是民主办案的保证 ..... (345)
- 260. 回避是公正审判的保障 ..... (346)
- 261. 行政诉讼中的当事人法律地位平等≠行政活动的法律地位平等 ..... (347)
- 262. 辩论原则贯穿行政诉讼全过程 ..... 349)

#### (二) 受案范围

- 263. 不服拘留裁决可提起行政诉讼 ..... 350)
- 264. 收审不服, 可起诉 ..... (352)
- 265. 经营自主权依法予以保护 ..... (353)
- 266. 对行政机关拒颁执照有方 ..... (354)
- 267. 行政机关不履行保护人权法定职责, 可上告法院 ..... (355)

- 268. 民政局停发抚恤金的对策 .....(357)
- 269. 民不服官府的乱收费可诉诸法院 .....(358)
- 270. 国防行为不能告 .....(359)
- 271. 对抽象行政行为不准起诉 .....(360)
- 272. 对行政机关内部的奖惩、任免决定不服能投诉吗 .....(361)
- 273. 不服也不能起诉 .....(361)

### (三) 管辖

- 274. 基层法院管辖第一审行政案件 .....(363)
- 275. 确认发明专利行政案件由中院管辖 .....(364)
- 276. 本案应向哪个法院投诉 .....(365)
- 277. 复议机关所在法院有管辖权吗 .....(366)
- 278. 有几个法院可供她选择起诉 .....(367)
- 279. 因不动产发生的诉讼适用何种管辖 .....(368)
- 280. 由最先立案的法院管辖 .....(369)
- 281. 无权管辖，应移送 .....(370)
- 282. 管辖权可以转移 .....(372)
- 283. 受移送的法院，不得再自行移送 .....(373)
- 284. 管辖法院可以指定 .....(374)

### (四) 诉讼参加人

- 285. 继承人能提起行政诉讼 .....(376)
- 286. 站长强行搜网，机关成了被告 ..... 377)
- 287. 行政复议机关可作被告 .....(378)
- 288. 联合执法，共成被告 .....(380)
- 289. 法定代表人更换≠当事人更换 .....(381)
- 290. 无故打伤人，拘留又赔钱 .....(382)
- 291. 孩子被处罚，父亲代诉讼 .....(884)
- 292. 委托代理，有法可依 .....(385)
- 293. 代理律师有权阅卷 .....(387)