法途司考
FATU JUDICIAL EXAMINATION

2017年国家司法考试

法途讲堂

之强化篇

民事诉讼法

房保国◎编著

房保国

开明出版社
www.kaimingpress.com

需要全本请访问 www.ertongbook.com

2017年国家司法考试法途讲堂

民事诉讼法之强化篇

房保国　编著

开明出版社
www.kaimingpress.com

图书在版编目(CIP)数据

2017年国家司法考试法途讲堂. 民事诉讼法之强化篇/房保国编著. -- 北京 : 开明出版社, 2017.3

ISBN 978-7-5131-3051-6

Ⅰ.①2… Ⅱ.①房… Ⅲ.①民事诉讼法－中国－资格考试－自学参考资料 Ⅳ.①D92

中国版本图书馆CIP数据核字（2017）第035109号

责任编辑：王 拓 赵 磊

书　名：2017年国家司法考试法途讲堂民事诉讼法之强化篇

出　版：开明出版社

（北京市海淀区西三环北路25号 邮编100089）

经　销：全国新华书店

印　刷：北京金特印刷有限责任公司

开　本：787 mm×1 092 mm 1/16

印　张：13.5

字　数：320千字

版　次：2017年3月 北京第1版

印　次：2017年4月 北京第1次印刷

定　价：36.00元

印刷、装订质量问题，出版社负责调换货 联系电话：（010）88817647

前　言

民事诉讼法与仲裁制度在司法考试试卷三和试卷四中考查，每年考查分值在68分左右。观古而知今，近五年的考试情况可以总结如下：

总分	2016年	2015年	2014年	2013年	2012年
	68分	68分	66分	71分	66分
总则					
基本概念	—	—	—	—	—
基本原则	—	—	诉讼权利平等原则（1分）、诚信原则（1分）、当事人约定的范围（2分）	释明权（1分）、基本原则（1分）	能动性司法（1分）
基本制度	审判组织的组成（1分）	回避的时间和效力（1分）	—	两审终审（2分）	公开审判（1分）
诉的理论	—	诉的分类（1分）	反诉（1分）	诉的分类（1分）、反诉（2分）	反诉（4分）、诉的合并（2分）
管辖	离婚案件的管辖和移送管辖（2分）、管辖权异议（2分）、协议管辖的法院（2分）、合同的管辖（2分）	专利纠纷的管辖（2分）、协议管辖（2分）	专门管辖、专属管辖（1分）、移送管辖、管辖权转移（2分）、公司的管辖（2分）	被告就原告、移送管辖（2分）	级别管辖（2分）、合同的管辖（2分）、侵权的管辖（2分）

（续表）

总分	2016年	2015年	2014年	2013年	2012年
	68分	68分	66分	71分	66分
当事人	当事人的确定（1分）、劳务派遣中当事人地位（1分）、第三人诉讼中的撤诉问题（1分）、当事人权利义务的转移（2分）	有独立请求权第三人（1分）、个体工商户的地位（1分）	当事人的地位（2分）、当事人的地位（2分）	当事人能力、正当当事人（1分）、当事人地位（2分）	当事人能力与当事人适格（2分）
诉讼代理人	—	委托律师的材料（2分）	—	委托代理人（1分）	—
证据	证据的种类与分类（1分）、证明责任的分配（1分）、举证期限的效力（1分）、责令对方提交书证（2分）	自认（1分）、证人保证书（2分）、自认与证明责任的分配（2分）、证人的资格（2分）	专家辅助人（1分）、公证、证明责任（1分）、电子数据（2分）	举证时限（1分）、证据保全（1分）、鉴定、专家辅助人（1分）	证明责任倒置（1分）、法院依职权调查的事项（2分）、证明责任的分配（4分）
保障措施	—	抵押物的保全（2分）、诉前财产保全（2分）	财产保全（2分）	—	财产保全和先予执行（2分）（1分）
调解	调解的程序（1分）	调解的结果（1分）	人民调解、行政调解（1分）	先行调解（1分）	和解的结果（1分）
期间、送达	—	期间的耽误（1分）	电子送达（1分）	送达方式（1分）	期间（1分）（1分）

需要全本请访问 www.ertongbook.com

（续表）

总分	2016年	2015年	2014年	2013年	2012年
	68分	68分	66分	71分	66分
程序					
一审普通程序	判决书笔误的处理（1分）	诉讼中止的情形（1分）、起诉的条件（1分）	裁判的效力（2分）	受理的效力（1分）	审理程序（1分）、一审判决错误的处理（1分）、裁定效力（1分）、起诉与受理（2分）
简易程序	—	简易程序的特征（1分）、简易程序的特征（2分）	—	简易程序的简便性（1分）	—
小额诉讼、公益诉讼、第三人撤销之诉、执行异议之诉程序	小额诉讼的再审程序（2分）	公益诉讼程序（1分）、小额诉讼的范围（2分）、案外人异议之诉（4分）	小额诉讼（1分）、第三人撤销之诉（1分）	公益诉讼（1分）	公益诉讼、恶意诉讼（2分）、小额诉讼（2分）
二审程序	必要共同诉讼当事人的上诉地位（1分）、二审中的撤诉（1分）、二审撤诉的效力（1分）	二审中的调解（1分）、发回重审的程序（2分）	发回重审（1分）、二审程序（2分）	上诉人的地位（1分）	撤回上诉（1分）、二审程序（1分）
再审程序	—	再审中止执行（1分）	再审程序（1分）、检察院再审调查（2分）	检察监督（1分）、再审程序（4分）、再审质证（2分）	申请再审主体（1分）
特别程序、督促程序、公示催告	支付令的效力（2分）、公示催告程序中对申报权利的审查（2分）	司法确认调解协议（1分）、支付令的效力（1分）、公示催告程序（2分）	实现担保物权程序（1分）、支付令异议（1分）	调解协议司法确认（2分）、督促程序（2分）	特别程序特征（1分）、公示催告申报权利（1分）

（续表）

总分	2016年	2015年	2014年	2013年	2012年
	68分	68分	66分	71分	66分
执行程序	执行程序中的保全（1分）、参与分配异议之诉（1分）、执行中主体的变更（1分）、执行措施（2分）	执行和解（1分）、案外人异议（2分）	执行和解（2分）	案外人执行异议（4分）、执行措施（2分）、执行担保（2分）	—
涉外程序	涉外民诉中的调解（2分）	—	涉外期间、送达（2分）	涉外管辖（1分）	—
仲裁法	仲裁中回避的主体和效力（1分）、仲裁协议效力的确认机构（2分）、仲裁协议效力确认的时间（2分）、仲裁中的调解（2分）、不予执行仲裁裁决（2分）	仲裁协议的认定机构、仲裁条款独立性（1分）	仲裁中的保全（2分）、仲裁庭的组成（2分）、仲裁裁决书（2分）、撤销仲裁（2分）	仲裁协议（2分）、仲裁庭的职权（2分）	仲裁协议（1分）、回避的效力（1分）、仲裁撤销（1分）、法院与仲裁的区别（2分）
主观题	当事人的诉讼地位、证明责任的分配、证据的种类和效力、申请再审的级别和理由、再审的程序和范围、律师职业道德（共22分）	第三人撤销之诉、再审程序（共22分）	第三人撤销之诉、执行异议之诉、执行和解、参与分配（共20分）	起诉状或判决书的格式、二审调解、发回重审、调解与审判的关系（共25分）	侵权的管辖、证据的种类和分类、一审和二审的程序（20分）

通过上面对2012年至2016年考试真题考查的总结，可以发现管辖、当事人、证据、一审普通程序、四项特殊程序、二审程序是考查的重点；有些知识点，例如当事人的诉讼地位、证据的种类与分类、证明责任的分配、执行和解等，是常见的考点。卷四每年都会考一道民事诉讼法的案例分析或者论述题。仲裁法每年维持在六七分左右。

认真仔细研究历年真题，做到举一反三、活学活用，我们必能在民事诉讼法上取得高分！

房保国

2017年2月14日

目　录

总则

第一章　任务、适用范围和基本原则 …… 2
第二章　管辖 …… 7
第三章　审判组织 …… 18
第四章　回避 …… 19
第五章　诉讼参加人 …… 22
第六章　证据 …… 37
第七章　期间、送达 …… 53
第八章　调解 …… 58
第九章　保全和先予执行 …… 62
第十章　对妨害民事诉讼的强制措施 …… 69
第十一章　诉讼费用 …… 73

审判程序

第十二章　第一审普通程序 …… 76
第十三章　简易程序 …… 93
第十四章　第二审程序 …… 101
第十五章　特别程序 …… 110
第十六章　审判监督程序 …… 121
第十七章　督促程序 …… 133
第十八章　公示催告程序 …… 138

执行程序

第十九章　一般规定 …… 144
第二十章　执行的申请和移送 …… 155
第二十一章　执行措施 …… 158
第二十二章　执行中止和终结 …… 166

涉外民事诉讼程序的特别规定

第二十三章　一般原则 …… 168
第二十四章　管辖 …… 170
第二十五章　送达、期间 …… 172
第二十六章　仲裁 …… 175
第二十七章　司法协助 …… 177

仲裁法

第二十八章　总则 …… 182
第二十九章　仲裁委员会和仲裁协会 …… 184
第三十章　仲裁协议 …… 186
第三十一章　仲裁程序 …… 190
第三十二章　申请撤销裁决 …… 200
第三十三章　执行 …… 202
第三十四章　涉外仲裁的特别规定 …… 205



总 则

需要全本请访问 www.ertongbook.com

第一章 任务、适用范围和基本原则

考点1 民事诉讼法的任务

中华人民共和国民事诉讼法的任务，是保护当事人行使诉讼权利，保证人民法院查明事实，分清是非，正确适用法律，及时审理民事案件，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，教育公民自觉遵守法律，维护社会秩序、经济秩序，保障社会主义建设事业顺利进行。

考点2 法院民事主管的范围

人民法院受理公民之间、法人之间、其他组织之间以及他们相互之间因财产关系和人身关系提起的民事诉讼，适用本法的规定。

考点3 同等原则和对等原则

1. 外国人、无国籍人、外国企业和组织在人民法院起诉、应诉，同中华人民共和国公民、法人和其他组织有同等的诉讼权利义务。

2. 外国法院对中华人民共和国公民、法人和其他组织的民事诉讼权利加以限制的，中华人民共和国人民法院对该国公民、企业和组织的民事诉讼权利，实行对等原则。

真题链接

关于民事诉讼法基本原则在民事诉讼中的具体体现，下列哪一说法是正确的？(2011/3/38)

A. 当事人有权决定是否委托代理人代为进行诉讼，是诉讼权利平等原则的体现

B. 当事人均有权委托代理人代为进行诉讼，是处分原则的体现

C. 原告与被告在诉讼中有一些不同但相对等的权利，是同等原则的体现

D. 当事人达成调解协议不仅要自愿，内容也不得违法，是法院调解自愿和合法原则的体现

【答案】D

【解析】选项A错误。《民事诉讼法》第13条规定，当事人有权在法律规定的范围内处分自己的民事权利和诉讼权利。当事人决定是否委托代理人，或是委托谁为诉讼代理人是其对自己权利的一种行使和处分，此是处分原则的体现，而非诉讼权利平等原则的体现。

选项B错误。《民事诉讼法》第8条规定，民事诉讼当事人有平等的诉讼权利。人民法院审理民事案件，应当保障和便利当事人行使诉讼权利，对当事人在适用法律上一律平等。当事人在适用法律上一律平等，均有权委托诉讼代理人，此是诉讼权利平等原则的体现，而非处分原则的体现。

选项C错误。《民事诉讼法》第5条规定，外国人、无国籍人、外国企业和组织在人民法院起诉、应诉，同中华人民共和国公民、法人和其他组织有同等的诉讼权利义务。外国法院对中华人民共和国公民、法人和其他组织的民事诉讼权利加以限制的，中华人民共和国人民法院对该国公民、企业和组织的民事诉讼权利，实行对等原则。据此可知，原告与被告在诉讼中有一些不同但相对等的权利，是对等原则的体现，而非同等原则的体现。另外，同等原则与对等原则仅适用于“外国人、无国籍人、外国企业和组织在人民法院起诉、应诉”，而本题没有给出这一前提。

选项D正确。《民事诉讼法》第9条规定，人民法院审理民事案件，应当根据自愿和合法的原则进行调解；调解不成的，应当及时判决。此规定是法院调解自愿和合法原则的体现。

>> 考点4　诉讼权利平等原则

民事诉讼当事人有平等的诉讼权利。人民法院审理民事案件，应当保障和便利当事人行使诉讼权利，对当事人在适用法律上一律平等。

真题链接

社会主义法治的价值追求是公平正义，因此必须坚持法律面前人人平等原则。下列哪一民事诉讼基本原则最能体现法律面前人人平等原则的内涵？(2014/3/35)

A. 检察监督原则

B. 诚实信用原则

C. 当事人诉讼权利平等原则

D. 同等原则和对等原则

【答案】C

【解析】根据《民事诉讼法》第8条的规定，民事诉讼当事人有平等的诉讼权利。

人民法院审理民事案件，应当保障和便利当事人行使诉讼权利，对当事人在适用法律上一律平等。可见，诉讼权利平等原则是法律面前人人平等原则在民事诉讼中的具体体现，因此选项C当选。

>> 考点5 调解自愿合法原则

人民法院审理民事案件，应当根据自愿和合法的原则进行调解；调解不成的，应当及时判决。

>> 考点6 基本制度

人民法院审理民事案件，依照法律规定实行合议、回避、公开审判和两审终审制度。

真题链接

不同的审判程序，审判组织的组成往往是不同的。关于审判组织的适用，下列哪一选项是正确的？(2016/3/35)

A. 适用简易程序审理的案件，当事人不服一审判决上诉后发回重审的，可由审判员独任审判

B. 适用简易程序审理的案件，判决生效后启动再审程序进行再审的，可由审判员独任审判

C. 适用普通程序审理的案件，当事人双方同意，经上级法院批准，可由审判员独任审判

D. 适用选民资格案件审理程序的案件，应组成合议庭审理，而且只能由审判员组成合议庭

【答案】D

【解析】本题考查审判组织的组成。审判组织包括合议庭和独任庭两类，其中简易程序一律适用独任庭，但适用独任庭的案件还有特别程序、督促程序、公示催告程序等。发回重审和再审的案件，应当另行组成合议庭，不得适用独任庭，AB项错误；如果是普通程序，只能是合议庭，C错误；选民资格案件必须组成合议庭，并且由于涉及公民的选举权问题，只能由审判员组成，D正确，该选项属于往年重复考的知识。

>> 考点7 辩论原则

人民法院审理民事案件时，当事人有权进行辩论。

真题链接

A县法院对甲诉乙侵权纠纷一案未经开庭审理即作出了判决，该审判行为直接违反了下列哪一项原则或者制度？(2008四川延期/3/49)

A. 违反了当事人诉讼权利平等原则

B. 违反了辩论原则

C. 违反了合议制度

D. 违反了回避制度

【答案】B

【解析】《民事诉讼法》第12条规定，人民法院审理民事案件时，当事人有权进行辩论。A县法院未经开庭审理即作出了判决，侵犯了当事人的辩论权。故选项B正确。根据题意，并没有信息表示A县法院违反了A、C、D三项所涉及的原则及制度。本题的正确答案为B。

>> 考点8　诚实信用原则和处分原则

1. 民事诉讼应当遵循诚实信用原则。

2. 当事人有权在法律规定的范围内处分自己的民事权利和诉讼权利。

真题链接

1. 根据《民事诉讼法》规定的诚信原则的基本精神，下列哪一选项符合诚信原则？(2014/3/37)

A. 当事人以欺骗的方法形成不正当诉讼状态

B. 证人故意提供虚假证言

C. 法院根据案件审理情况对当事人提供的证据不予采信

D. 法院对当事人提出的证据任意进行取舍或否定

【答案】C

【解析】《民事诉讼法》第13条第1款规定，民事诉讼应当遵循诚实信用原则。这就意味着参与民事诉讼的各种主体均应当本着诚实善意的理念行使诉讼权利，实施民事诉讼行为，而不得滥用其诉讼权利。具体而言，诚实信用原则禁止当事人以欺骗性的方法形成不正当诉讼状态，禁止证人提供虚假证言，根据《民事诉讼法》第65条的规定，法院可以根据案件审理情况决定对当事人提供的证据是否采信，因此选项C符合诚信原则，当选。

2. 甲向法院起诉，要求判决乙返还借款本金2万元。在案件审理中，借款事实得

以认定，同时，法院还查明乙逾期履行还款义务近一年，法院遂根据银行同期定期存款利息，判决乙还甲借款本金2万元，利息520元。关于法院对该案判决的评论，下列哪一选项是正确的？(2008/3/38)

A. 该判决符合法律规定，实事求是，全面保护了权利人的合法权益

B. 该判决不符合法律规定，违反了民事诉讼的处分原则

C. 该判决不符合法律规定，违反了民事诉讼的辩论原则

D. 该判决不符合法律规定，违反了民事诉讼的平等原则

【答案】B

【解析】《民事诉讼法》第13条第2款规定，当事人有权在法律规定的范围内处分自己的民事权利和诉讼权利。即人民法院只能就当事人请求裁判的事项进行裁判，对于当事人没有请求的事项，不能作出裁判，这是司法被动性、当事人处分权的体现。本题中，法院就当事人未提出的事项——利息问题进行裁判，实际上是违反了民事诉讼的处分原则，正确答案是B。

>> 考点9 检察院监督原则

人民检察院有权对民事诉讼实行法律监督。

>> 考点10 支持起诉原则

机关、社会团体、企业事业单位对损害国家、集体或者个人民事权益的行为，可以支持受损害的单位或者个人向人民法院起诉。

第二章 管 辖

第一节 级别管辖

>> 考点1 基层法院管辖

基层人民法院管辖第一审民事案件，但本法另有规定的除外。

真题链接

关于民事案件的级别管辖，下列哪一选项是正确的？(2009/3/35)

A. 第一审民事案件原则上由基层法院管辖

B. 涉外案件的管辖权全部属于中级法院

C. 高级法院管辖的一审民事案件包括在本辖区内有重大影响的民事案件和它认为应当由自己审理的案件

D. 最高法院仅管辖在全国有重大影响的民事案件

【答案】A

【解析】本题考核民诉案件的级别管辖。

《民事诉讼法》第17、18、19、20条规定，基层人民法院管辖第一审民事案件，但本法另有规定的除外。因此，A项正确。

重大涉外案件的一审由中级人民法院管辖。据此可知，而非所有涉外案件的一审都由中院管辖，而是重大涉外案件的一审才由中院管辖。因此，B项错误。

高级人民法院管辖在本辖区有重大影响的第一审民事案件。因此，C项错误。

最高人民法院管辖下列第一审民事案件：（一）在全国有重大影响的案件；（二）认为应当由本院审理的案件。根据上述规定可知，最高院管辖的一审民事案件有两类，而非仅限于在全国有重大影响的民事案件。因此，D项错误。

>> 考点2 中级法院管辖

中级人民法院管辖下列第一审民事案件：

需要全本请访问 www.ertongbook.com