

复习5

• 第十一讲

• 一、特别程序的内涵

• (一) 概念

- 人民法院审理某些非民事权益案件，所适用的特殊审判程序
- 是宪法权利的纠纷，but我国无宪法权利的法院，所以放到民事诉讼当中

• (二) 适用范围

• 1、特定性

- 适用特定法院——仅适用于基层法院
- 案件特定——选民资格案件、非讼案件

• 2、显著特点

- 不存在权利义务之争，
- 不存在利害冲突的双方当事人；

• 3、具体案件

- 选民资格、宣告失踪、宣告死亡、认定公民无民事行为能力、认定公民限制行为能力、认定财产无主；指定或撤销监护、拍卖抵押物、公司解散、公司清算、船舶碰撞.....

• 二、特别程序的特点

- 1、确认某种法律事实或权利的实际状况——缺乏争议性
- 2、没有原告和被告（原告被告存在意义在于，需要把明确的特别的纠纷提交至法院，让法院加以解决）
- 3、实行一审终审，不能上诉——不可通过上诉获得救济
- 4、审判组织特别——一般采独任制，部分采合议制（法院没有充足的法官审理这类案件）
- 5、不适用审判监督程序——查证属实后直接改判（调解不能上诉，but可申请再审）
- 6、案件审结期限较短——一般在立案后30日内
- 7、免交诉讼费

• 三、选民资格案件的内涵与审判程序；

• (一) 概念

- 公民对选举委员会公布的**选民资格名单**有异议，向选举委员会申诉后，对选举委员会就申诉所作的决定不服，而向人民法院提起诉讼的案件

• (二) 意义

- 保护有选举资格的公民享有选举权与被选举权；

- 使没有选举权和被选举权的人不能非法参加选举；（不是本选区的人不能参加该选区的选举）
- （三）程序
 - 1、起诉与受理
 - （1）起诉人必须是具有民事诉讼行为能力的公民
 - （2）前置程序——向选举委员会申诉，对其处理决定不服的才可起诉；（《选举法》第29条）
 - （3）在选举日的五日以前起诉(不足5日的,不予受理)
 - （4）由选区所在地人民法院管辖
 - （5）法院的处理：符合条件的应予受理
 - 2、审理与判决
 - （1）合议制审理；
 - （2）通知起诉人、选委会代表和有关公民参加
 - （3）选举日之前作出判决；
 - （4）判决书应当在选举日前送达选举委员会和起诉人，并通知有关公民；
 - （5）判决书一经送达即发生法律效力
- 四、宣告失踪案件的内涵与审判程序
 - 1、概念
 - 公民离开自己的住所下落不明，经过法律规定的期限（两年）仍无音讯，经利害关系人申请，人民法院宣告该公民为失踪人的案件
 - 2、意义
 - （1）有利于保护失踪人的合法权益
 - （2）有利于保护与失踪人有利害关系的第三者的利益
 - （3）有利于贯彻宣告失踪制度，为实体法的实施提供了保障
 - 3、申请
 - （1）条件
 - 事实——下落不明满2年
 - 申请主体——有利害关系的公民提出申请
 - 申请形式——书面
 - （2）利害关系人
 - 配偶、父母、成年子女
 - 祖父母、外祖父母、成年兄弟姐妹
 - 其它与之有民事权利义务的人——债权人债务人
 - （3）书面申请的内容
 - 失踪的事实、时间、情况、附上公安机关证明该公民下落不明的书面通知

- 4、管辖：其住所地所在的基层法院
- 5、公告：法院受理后，应发出寻找失踪人的公告——3个月
- 6、判决
 - 公告期满，仍然下落不明，法院应当确认失踪事实的存在
 - 一种推定事实，判决一经送达，即确认发生法律效力
 - 将已知事实与未知事实之间建立常态的关系，
 - 只是推定，最大的特点就是有可能被推翻
- 7、法律后果
 - (1) 指定财产代管人
 - 代管人通常为：配偶、父母、成年子女或关系密切的亲戚朋友；没有的则由法院指定；
 - (2) 代管人的职责：
 - 管理、保管其财产，清偿债务、税款和其他费用；（代管人可能会成为诉讼中的被告，如债权人起诉）
 - (3) 对被宣告人的影响
 - 民事权利能力并不消灭，与其人身有关的民事法律关系不发生变化
- 8、宣告失踪的撤销
 - 条件——失踪人重新出现/确知其下落
 - 程序——本人或利害关系人向法院提出申请
 - 效果——财产代管人职责终止，并将财产返还失踪人
- 五、宣告死亡案件的内涵与审判程序
 - 1、概念
 - 公民下落不明满法定期限，人民法院根据利害关系人的申请，依法宣告该公民死亡的案件
 - 2、性质
 - 一种推定死亡，是自然死亡的对称
 - 3、成立条件
 - (1) 利害关系人书面申请——由下落不明人住所地的基层人民法院管辖
 - (2) 须生死不明——达到法定的期限
 - 在通常情况下，公民下落不明满4年的；
 - 因意外事故(交通事故、自然灾害、战争结束后)下落不明满2年的；
 - 因意外事故下落不明，经有关机关证明该公民不可能生存；
 - 4、案件的审理
 - 利害关系人书面申请
 - 配偶、父母、成年子女
 - 兄弟姐妹、祖父母、外祖父母、孙子女、外孙子女

- 其他与被申请人有利害关系的人（债权债务关系人）
- 公告
 - 发出公告，公告期为一年，意外事故的3个月
- 判决
 - 公告期满后，失踪人仍下落不明的，应作出宣告死亡的判决；
 - 判决须送达申请人，同时在其住所地和法院所在地公告；
 - 判决宣告之日，为该公民死亡之日；
- 5、法律后果
 - 结束其住所地的相关的民事法律关系，终止其民事权利能力；
 - 与人身有关的民事权利义务关系的终结，婚姻关系消灭、继承开始；
- 6、撤销
 - （1）条件——重新出现/查有下落
 - （2）程序——本人或利害关系人提出请
 - （3）法院的处理：撤销原判决
 - （4）效果——人身关系有条件恢复：
 - 原配偶未再婚的夫妻关系从撤销之日起自动恢复；
 - 原配偶再婚后又离婚的，或者再婚后其配偶死亡的，其夫妻关系不能自行恢复；
 - 其子女被收养的，判决撤销后不得单方解除收养关系，但收养人与被收养人同意的除外；
 - 其财产在判决撤销后，有权要求返还继承人或其他人应返还原物，原物不存在的，应给予适当补偿
- 7、宣告失踪与宣告死亡的关系与适用
 - 注意——不告不理
 - 二者都是并非必须提起的特别程序，只有在利害关系人提出申请后，法院才会受理并作出理；
 - 关系与适用
 - 既可以先提起失踪申请,再提出死亡申请；
 - 也可以经法定期间后直接提起死亡申请；（死亡之前不需必须经过失踪）
 - 提起的共同目标——结束某种不确定的状态。
- 8、影响
 - 结束因公民长期下落不明而使某些法律关系处于不稳定状态的情况，从而保护该公民及利害关系人的合法权益，维护正常的社会经济秩序和生活秩序
- 六、认定无民事行为能力能力和限制行为能力案件的内涵与审判程序
 - （一）内涵
 - 1、概念

- 人民法院根据利害关系人的申请，对不能正确辨认自己行为/不能完全辨认自己行为的精种病人，按照法定程序，认定并宣告该公民无民事行为能力或限制民事行为能力的案件；
- 2、关键问题
 - 不能正确辨认自己行为或不能完全辨认自己行为的认定
- 3、意义
 - (1) 有利于保障精神病人本人的合法权益；
 - (2) 有利于保护与精神病人有民事权利义务关系，利害关系人的合法权益；
 - (3) 有利于保障民事流转的正常进行，进而维护社会的正常经济秩序
- (二) 审判程序
 - 1、书面提出申请
 - 近亲属/其他利害关系人(近亲属以外的，与其有密切关系的其他亲属、朋友，愿意承担监护责任，并经其所在单位或村委会、居委会同意)提出申请；
 - 二者并存时，近亲属优先
 - 关键内容是该公民无民事行为能力、限制行为能力的事实依据；
 - 2、管辖法院
 - 该公民住所地/经常居住地的基层人民法院
 - 3、鉴定
 - 对该公民进行医学鉴定/审查已有的鉴定意见（有疑时重新鉴定）
 - 4、审理
 - 由公民的近亲属担任代理人，但申请人除外；
 - 在健康状态允许时，本人也可出庭；
 - 不能出庭的就地询问，告知其申请书的内容，征询本人意见。
 - 5、判决
 - (1) 驳回申请
 - 并未丧失民事行为能力，申请无依据
 - (2) 作出判决，进行认定
 - 鉴定属实，同时为其指定监护人
 - (3) 监护人范围
 - 配偶、父母、成年子女、其它近亲属
 - 关系密切的其他亲属、朋友、愿意承担监护责任，并经其所在单位/村委会/居委会同意
 - 无上述人，由其所在单位/村委会/居委会/民政部门担任监护人
 - 6、撤销
 - (1) 条件

- 经过治疗病情痊愈，精神恢复正常，能判断自己行为的后果，清醒地处理自己的事务
 - (2) 申请
 - 本人/利害关系人，从法律上恢复其行为能力
 - (3) 效果
 - 监护人监护权随宣告判决时消失
- 七、认定财产无主案件的内涵与审判程序；
 - (一) 内涵
 - 1、概念
 - 人民法院根据公民、法人或者其他组织的申请，依照法定程序将某项归属不明的财产认定为无主财产，并将它判归国家或集体所有的案件
 - 2、意义
 - (1) 明确权利主体是否存在，进而解决归属问题
 - (2) 有利于对社会财富的保护和利用
 - (3) 有利于稳定社会的经济秩序
 - 3、认定条件
 - (1) 必是有形财产（无形财产/精神财富不可）
 - (2) 财产权利主体不明
 - 不存在/无法确定
 - 不明的埋藏物/隐藏物
 - 拾得的遗失物、漂流物、失散的饲养动物无人认领的
 - 财产无所有人/所有人不明的状态持续满法定期间
 - (二) 审判程序
 - 1、申请
 - 由公民、法人或其他组织向法院提出书面申请；(知道财产无主，均可提起)
 - 2、管辖：财产所在地的基层人民法院
 - 3、审查申请和发出公告
 - 国外——只要符合某些条件，就可以收归己有
 - 国内——审查核实后，认为不属于无主财产的，应驳回申请；认为在形式上属于无主财产的，应发出公告，寻找财产所有人；公告期为1年
 - 4、判决
 - 主张权利人出现，并被确认为财产合法所有人的，驳回申请；
 - 公告期满无人认领的，作出判决认定为无主财产，收归国家或集体。
(总之不会归你)
- 八、督促程序的内涵与程序
 - (一) 内涵

- 1、概念
 - 人民法院根据债权人的给付金钱和有价证券的申请，以支付令的形式，催促债务人限期履行义务的特殊程序
- 2、申请支付令的条件
 - (1) 债权人请求债务人给付金钱或有价证券;
 - (2) 金钱或有价证券已到期且数额确定;
 - (3) 债权人与债务人没有其他债务纠纷;
 - (4) 支付令能够送达债务人。
 - 是指客观上可以送达;
 - 支付令适用可以留置送达，但不能公告送达;
 - 债务人不在我国境内的，或者虽在我国境内，但下落不明的，不适用督促程序
- (二) 申请支付令的程序
 - 1、申请
 - 书面形式
 - 向有管辖权的法院提起
 - 债务人住所地(经常居住地)、主要办事机构所在地的基层法院
 - 2、法院的受理与审理
 - 受理
 - 对申请的合法性审查
 - 主体资格、是否具备法定条件、申请程序是否合法;
 - 对申请的合理性审查
 - 给付的内容是否是金钱或有价证券、债权人有无对待给付义务
 - 审理
 - 对申请的内容、证据进行(书面)实质审查
 - 申请成立的,15日内发出支付令; 不成立的，裁定驳回;
 - 3、支付令及其效力
 - 支付令
 - 督促程序中由法院发布的，旨在限令债务人履行支付义务或提出书面异议的法律文书;
 - 效力
 - 督促债务人在法定期限内清偿债务的效力;
 - 同生效裁判具有同等的法律效力，债务人既不偿债，又不提出异议的，债权人可申请强制执行;
 - 4、债务人的异议
 - (1) 支付令异议成立的条件
 - 主体

- 债务人及其法定代理人、经特别授权的委托代理人，以及被请求承担实体责任的无独立请求权第三人
- 期间
 - 收到支付令之日起15日内；（不可缩短或延长,但可申请延期）
- 书面形式
- (2) 内容是实体拒绝，而非形式拒绝
 - eg.只是表明自己无清偿能力,不是异议
- 5、法院的审查和处理
 - 符合上述条件的，不论是否有理由均裁定终结督促程序
- 6、督促程序的终结
 - (1) 自然终结
 - 债务人主动清偿债务/强制执行支付令的内容
 - (2) 裁定终结:
 - 1、债务人依法提出异议;
 - 2、法院发出支付令之前，债权人撤回申请;
 - 3、支付令作出后无法送达债务人;
 - (3) 与诉讼程序的关联
 - (我国)督促程序终结后，不会自动转入诉讼程序
 - 是否转入，取决于当事人的意愿。(必须另行起诉)
 - (4) 留置送达
 - 把支付令放你们家，找见证人现场见证
 - (5) 调解书拒绝签收，后果——调解不成立，其生效要件是双方当事人的签字
 - (6) 判决书拒绝签收，后果——判决具有强制性和权威性终局性，拒绝无效

以上内容整理于 [幕布文档](#)