

# 第八章 法院调解、诉讼和解

---

# 本章概要

- ◆ 第一节 法院调解概述
- ◆ 第二节 法院调解的原则
- ◆ 第三节 法院调解程序及效力
- ◆ 第四节 诉讼和解

# ◆ 第一节 法院调解概述

## ● 一、法院调解概念

是指当事人在审判人员的主持和协调下，就案件争议问题进行协商，从而解决纠纷所进行的活动。

法院的调解是民事诉讼这一公力救济途径中的一个环节，贯穿于**各个诉讼程序（包括一审、二审、再审等诉讼程序）**。

# ◆ 第一节 法院调解概述

替代性纠纷解决方式（Alternative Dispute Resolution）（ADR），是审判外或诉讼外解决纠纷的各种方法、程序和制度的总称。

（1）**私力救济**：指纠纷主体在没有中立的第三方介入的情况下，依靠自己的力量或其他私人资源解决纠纷。重要的私力救济途径为**和解**。

（2）**社会救济**：指纠纷主体借助于社会力量作为中立的第三方介入纠纷解决的一种途径。主要包括**调解**和**仲裁**（民商事仲裁、劳动仲裁）。

（3）**公力救济**：指以国家公权力介入纠纷，依据法律规范和法定程序解决纠纷，并以国家强制力保障执行的救济途径主要是指**民事诉讼**。

# ◆ 第一节 法院调解概述

1.和解：当事人以平等协商、相互妥协的方式和平解决纠纷，即为和解。



2.调解：第三方在争议的双方当事人之间沟通信息，摆事实讲道理，促成其相互谅解相互妥协的解决纠纷的活动。

**特征：当事人自愿、调解人居中**

- (1) 人民调解委员会主持的人民调解
- (2) 行业协会主持的行业调解
- (3) 各种专业调解中心或其他社团机构、职业调解人主持的调解



## ◆第一节 法院调解概述



# ◆ 第一节 法院调解概述

## ● 一、法院调解概念

名称	法院调解	诉讼外调解
发生时间	诉讼中	诉讼外
本质属性	属于审判过程，属于审判权	不具有审判性
原则和程序	须遵守法定原则和程序	非法定原则，程序规范低
法律效力	生效的调解书与判决书具有同等效力	调解协议只相当于合同

# ◆ 第一节 法院调解概述

---

## ● 二、法院调解的作用

- （一）有利于彻底解决当事人之间的纠纷
- （二）有利于减少诉讼程序，及时化解矛盾
- （三）有利于宣传法制，预防纠纷



## ◆ 第二节 法院调解的原则

### ● 一、法院调解的原则

- 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。
- **(一) 自愿原则**
  - 1.在程序上，是否以调解的方式解决纠纷，须当事人自愿
  - 2.在实体上，是否达成调解协议，须尊重当事人的意愿。
- **(二) 合法原则**
  - 1.人民法院进行调解活动，程序上要合法。当事人一方或者双方坚持不愿调解的，应当及时裁判；调解未成的，不得久调不决，应当及时判决。
  - 2.人民法院进行调解，调解协议内容应当不违反国家的法律规定。调解协议的合法是指调解协议的内容不违反法律，而不要求调解协议的内容要完全符合法律。

## ● 二、法院调解的适用范围

法院调解原则贯穿于**诉讼程序**的全过程，法院在一审普通程序、简易程序、二审程序、再审程序中均可进行调解。

法院调解原则贯穿于**民事司法程序**的全过程。



民事司法程序包括诉讼程序、非讼程序和执行程序，在非讼程序和执行程序中，不适用调解。

## 不得适用调解的情形：

1.非讼案件:适用特别程序、督促程序、公示催告程序的案件。

2.婚姻等身份关系**确认**案件以及其他依案件性质不能进行调解的案件。

(1)婚姻等**身份关系确认**案件**≠**所有与婚姻等身份关系相关的案件，此处仅指确认该类法律关系的案件，例如确认婚姻效力、确认亲子关系的案件，而不包括离婚案件。确认身份关系的案件不属于私权处分的范围，即身份关系的确认不能处分。

(2)对**婚姻效力**的审理不适用调解，应当依法作出判决。**涉及财产分割和子女抚养**的可以调解。调解达成协议的，另行制作调解书；未达成调解协议的，应当一并作出判决。

3.执行案件:执行程序不适用调解。

但允许执行和解执行程序的功能是实现执行依据中所确定的权利义务关系，其本身并不承担解决实体纠纷的功能，因而在执行程序阶段，权利义务争议已经解决完毕，作为审判权行使方式之一的调解也就不可能适用了。

## ◆ 第三节 法院调解程序及效力

### 1. 调解的方式

(1)法院审理民事案件，**调解过程不公开，但当事人同意公开的除外。**

调解保密性，不公开调解为原则、公开调解为例外。

(2)主持调解以及参与调解的人员，对调解过程以及调解过程中获悉的国家秘密、商业秘密、个人隐私和其他不宜公开的信息，应当保守秘密，但为保护国家利益、社会公共利益、他人合法权益的除外。

## ◆ 第三节 法院调解程序及效力

### 2. 调解的范围

法院可以根据案件事实和国家法律，提出有关的调解方案。**调解协议内容超出诉讼请求的，人民法院可以准许。**

**原理：**法院判决结案时，不能超判或漏判，否则违反处分原则。但调解结案时，由当事人主导因此调解协议的范围可以超出原告诉讼请求的范围。

3. 法院调解案件时，当事人不能出庭的，经其特别授权，可由其委托代理人参加调解，达成的调解协议，可由委托代理人签名。

**提示：**离婚案件无论是判决结案还是调解结案，都要求当事人本人亲自参与。确因特殊情况无法出庭参加调解的，除本人不能表达意志外，应当出具书面意见。

## ◆ 第三节 法院调解程序及效力

### 调解协议与调解书

1. 调解书是由人民法院制作的、以调解协议为主要内容的法律文书。人民法院通过调解活动，当事人自愿达成调解协议的，一般应制作调解书。
2. **调解协议内容不公开**，但为保护国家利益、社会公共利益、他人合法权益，法院认为确有必要公开的除外。
3. **不需要制作调解书的案件(限一审)**：调解和好的离婚案件；调解维持收养关系的案件；能够即时履行的案件；其他不需要制作调解书的案件。

对于不需要制作调解书的案件，经人民法院审查确认后，应当记入笔录或者将协议附卷，并由当事人、审判人员、书记员签名或者盖章后即具有法律效力。当事人请求制作调解书的人民法院应当制作调解书送交当事人。**当事人拒收调解书的，不影响调解协议的效力。**

## ◆ 第三节 法院调解程序及效力

### 调解协议与调解书

注意：

- 1) 仅调解结案的一审案件可以不制作调解书，在二审中达成调解协议的，必须制作调解书，因为二审调解书的效力不仅在于解纷，还在于明确一审判决书的效力，即调解书送达生效后，一审判决视为被撤销。再审中达成调解协议的同理，也必须制作调解书。
- (2) 在符合上述情形时不需要制作调解书，而不是一律不制作，当事人仍可以要求法院制作调解书，但并不影响调解协议的生效时间。

## ◆ 第三节 法院调解程序及效力

### 法院调解的效力：

#### (一) 调解发生效力的时间

1. 不需要制作调解书的案件：双方当事人、审判人员、书记员在调解协议上签名或盖章后调解即具有法律效力。
2. 调解书：自双方当事人**签收**调解书后发生法律效力。

#### (二) 调解之法律效力的体现

1. 调解协议或调解书生效后，与生效判决具有同等的法律效力。

#### 2. 效力的具体表现

- (1) 诉讼结束，当事人不得以同一事实和理由再行起诉。
- (2) 一审的调解协议或调解书发生法律效力后，当事人不得上诉。
- (3) 具有给付内容的调解书，具有强制执行力。

#### 3. 和解、调解后原则上不得制作判决书

可以根据协议制作**判决书**的两种例外情形

- (1) **无民事行为能力人的离婚案件**，法定代理人与对方达成协议要求发给判决书的，根据协议内容制作判决书。
- (2) **涉外案件**中的调解：涉外民事诉讼中，经调解双方达成协议，应当制发调解书。当事人要求发给判决书的，可以依协议的内容制作判决书送达当事人。



## ◆ 第三节 法院调解程序及效力

### 4. 担保人拒收调解书不影响生效

调解协议约定一方提供担保或者案外人同意为当事人提供担保的，人民法院应当准许。案外人提供担保的，人民法院制作调解书应当列明担保人，并将调解书送交担保人。**担保人不签收调解书的，不影响调解书生效。**调解书确定的担保条款条件或者承担民事责任的条件成就时当事人申请执行的，人民法院应当依法执行。

#### 注意

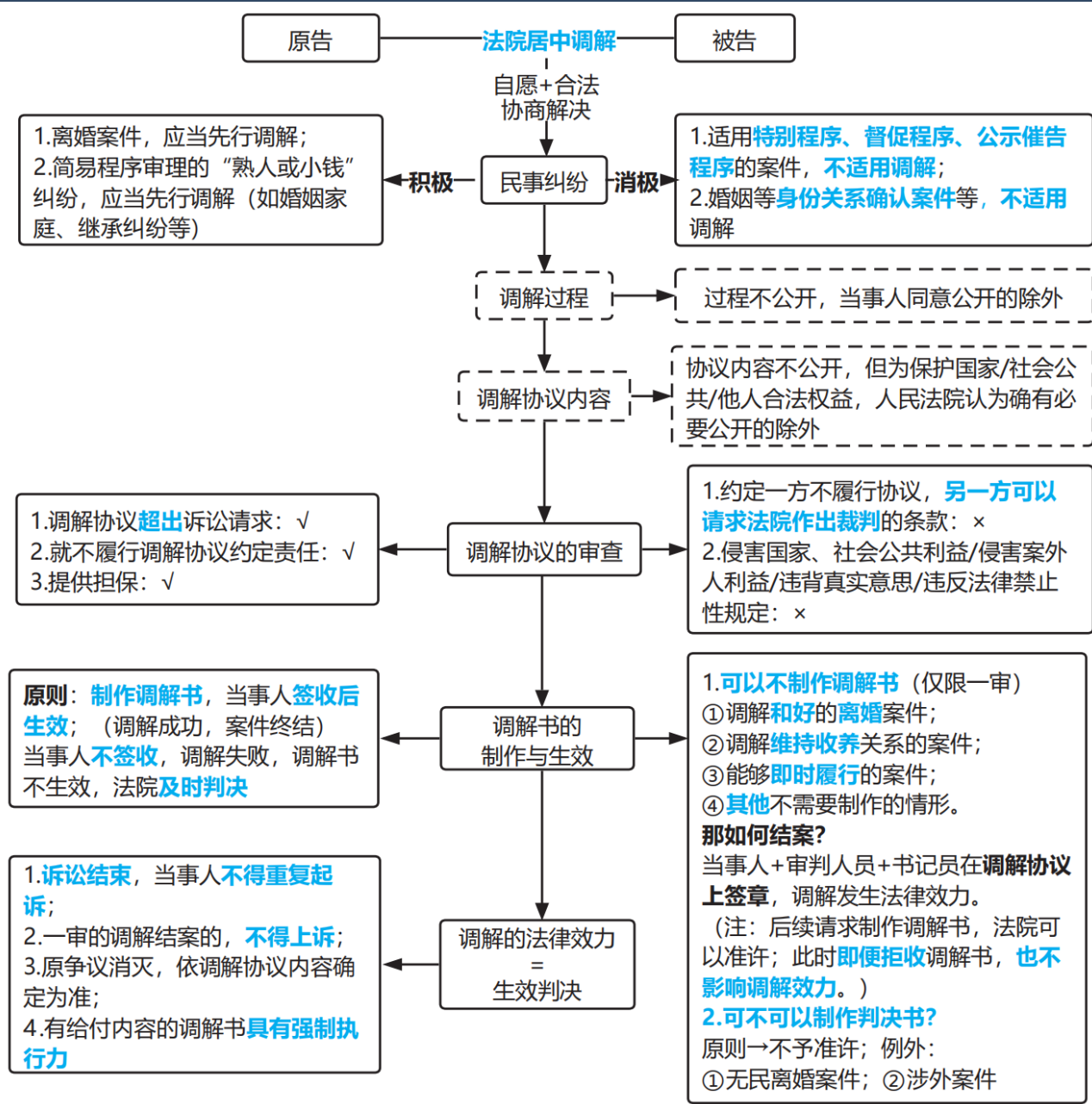
担保的生效条件 $\neq$ 调解书的生效条件。

签收调解书并不是履行担保义务的前提条件。

(2016 年卷三第42 题) 甲公司因合同纠纷向法院提起诉讼，要求乙公司支付货款 280 万元。在法院的主持下，双方达成调解协议。协议约定：乙公司在调解书生效后10日内支付280 万元本金，另支付利息 5 万元。为保证协议履行，双方约定由丙公司为乙公司提供担保，丙公司同意。法院据此制作调解书送达各方，但丙公司反悔拒绝签收。关于本案，下列哪一选项是正确的？

- A. 调解协议内容尽管超出了当事人诉讼请求，但仍具有合法性
- B. 丙公司反悔拒绝签收调解书，法院可以采取留置送达
- C. 因丙公司反悔，调解书对其没有效力，但对甲公司、乙公司仍具有约束力
- D. 因丙公司反悔，法院应当及时作出判决

# ◆ 第三节 法院调解程序及效力



## ◆ 第四节 诉讼和解

### ● 法院调解、诉讼外调解、诉讼中和解

	法院调解 ( 诉讼中调解 )	诉讼外调解	诉讼中和解
定位	民诉中的诉讼制度 ( 公力救济 )	一种纠纷解决方式 ( 社会救济 )	一种纠纷解决方式 ( 社会救济 )
主体	当事人+法院	当事人+调解组织等	当事人
文书	调解书 ( 法院结案文书 ) [ 一审调解特殊情形可不作 ]	调解协议 ( 调解组织调解结果 ) [ 可口头 ]	和解协议
强制执行力	具有强制执行力	调解协议本身无强制执行力 调解协议+特别程序 确认调解协议有效的裁定具有强制执行力	和解协议本身无强制执行力 和解协议+申请法院制作调解书 ( 即转化为诉中调解 ) 该调解书具有强制执行力

# 本章小结

- 法院调解、调解原则、调解程序及效力
- 法院调解和诉讼和解
- 练习：
  - 达善公司因合同纠纷向甲市 A 区法院起诉美国芙泽公司，经法院调解双方达成调解协议。
  - 关于本案的处理，下列哪些选项是正确的？
    - A. 法院应当制作调解书【正确】
    - B. 法院调解书送达双方当事人后即发生法律效力【正确】
    - C. 当事人要求根据调解协议制作判决书的，法院可以予以准许【正确】
    - D. 法院可以将调解协议记入笔录，由双方签字即发生法律效力【错误】