

2018 民诉韩心怡考前聚力 3 小时讲义

新浪微博@民诉韩心怡

【考点 1】 基本理论、基本原则与基本制度

※命题点激活

法院调解原则	不适用调解：三类非讼+身份关系 确认 +执行
	不公开为原则、公开为例外（过程+协议内容）
	协议内容可以超出诉讼请求范围
	两种情况可作判决书：涉外案件； 无人 离婚案件
	一审中不需要作调解书的 3 种情形
一审终审 6 种情形	最高法裁判+三非讼+ 确认婚姻效力 +调解书+大多数裁定+小额诉讼
变更之诉常见情形	离婚诉讼、 三撤 、公司解散、增减原“三费”数额
反诉	主体同一；请求独立（反诉 vs 反驳）； 牵连关系 （3 种）
公众的裁判文书 查阅权	“三不能”：未生效不能查、调解书不能查、涉密涉私不能查
程序类型与 审判组织形式	陪审制：普通程序+发回重审+一审再审
	独任制：简易程序+大部分非讼案件（基层法院）
	中级及以上法院：合议制
公开审理	不公开审理 VS 不公开质证 VS 不质证
其他要点提示	可以不回避/不另行组庭的特殊情形
	民事诉讼诚实信用原则
	检察机关的“三角色”

※真枪实弹

1、以下有关民事诉讼基本原则和基本制度的说法，正确的有（ ）

A 在某甲与某乙的交通事故损害赔偿诉讼中，法院没有按照某甲与某乙的约定分配证明责任，法院的做法违反了处分原则

B 杨某诉刘某相邻权纠纷一案，刘某对法院驳回管辖权异议的裁定不服提出上诉，二审法院以不开庭的形式审理了刘某的上诉，法院的做法违反了辩论原则

C 中级以上的法院审理民事诉讼案件时不得适用简易程序，也不得适用陪审制

D 为了实现证据突袭的目的，被告段某故意在举证期限届满后才提交证据，段某的行为违反了民事诉讼诚实信用原则

E 在民事案件中，被告有权提出管辖权异议，而有独立请求权的第三人则无权提出管辖权异议，这违反了平等原则和同等原则

2、关于诉的种类，下列判断中说法正确的有（ ）

A 黄某与苏某因买卖合同的履行发生争议并达成人民调解协议，之后二人申请法院确认该调解协议的效力，该案属于确认之诉

B 某甲将某乙诉至法院，请求法院判令某乙将抚养费从每月 700 元增加为每月 1000 元，该案属于给付之诉

C 姜某认为党某与范某之间的生效判决书损害了自身的合法权益，于是将党某和范某诉至法院，请求法院撤销该判决书，该案属于变更之诉

D 渔民张某将 M 化工厂诉至法院，要求 M 化工厂停止排放污水并赔偿损失 2 万元，该案属于给付之诉

3、西安的盛唐公司因加工承揽合同纠纷将日本的伊豆公司诉至法院，要求伊豆公司支付违约金 60 万元。在法院的主持下，两公司在庭前会议进行的过程中达成了调解协议，约定伊豆公司在调解书生效后的 15 日内支付违约金 60 万元并为盛唐公司提供为期一年的免费技术支持服务。为了保证协议的有效履行，双方当事人约定由南京的甲公司为伊豆公司提供担保，甲公司表示同意。关于本案，下列选项中说法错误的有（ ）

A 法院应当依据盛唐公司与伊豆公司的调解协议制作调解书，调解书送达双方当事人生效后，公众有权申请查阅该生效的调解书

- B 本案中调解协议的内容虽然超出了原告诉讼请求的范围，但仍然合法
- C 盛唐公司和伊豆公司可以申请法院依据该调解协议制作判决书
- D 在法院送达调解书时如果甲公司拒绝签收，不影响调解书生效，但甲公司不再承担担保义务

【考点2】 管辖

※命题点激活

一般地域管辖的“四类型”	(1) 离开住所的离婚案件； (2) 人身不自由的案件； (3) “三费”案； (4) 三种特殊被告（下、宣、不）
网购合同纠纷	约定优先→交付标的的方式：(1) 信息网络交付—— 买受人住所地+被告住所地 ；(2) 其他方式—— 收货地+被告住所地
侵权纠纷	侵权行为地+被告住所地；产品质量侵权纠纷的特殊规定
4 种特殊合同纠纷	不动产所在地法院专属管辖：农村土地承包经营合同纠纷、房屋租赁合同纠纷、建设工程施工合同纠纷、 政策性房屋买卖合同 纠纷
管辖权转移（上向下移）	确有必要且报请上级法院 批准 破产程序中有关债务人的诉讼案件；当事人人数众多且不方便诉讼的案件；环境民事公益诉讼
协议管辖	财产纠纷+书面+ 可多选 +不得违反级别管辖和专属管辖+ 消费者保护

※真枪实弹

1、住所地在上海市松江区的阿泰与上海市静安区的“享瘦”健身中心签订了一份健身服务合同，并用健身中心提供的格式合同约定：“因本合同引发的所有纠纷，均提交享瘦健身中心所在地的法院处理。”后因合同的履行发生争议，阿泰将“享瘦”健身中心诉至法院，要求其依照合同的约定提供 10 次免费的私教课程。在法院受理阿泰的起诉后，“享瘦”健身中心向法院主张该健身服务合同无效。关于本案，下列说法中正确的有（ ）

A 阿泰提起的诉讼属于给付之诉

B 用格式条款订立的管辖协议无效，因此本案应当由合同履行地或被告住所地法院管辖

C “享瘦”健身中心提出的主张构成反诉，法院应当将之与阿泰的起诉一并审理

D 针对健身服务合同中的管辖条款，如果“享瘦”健身中心没有采取合理的方式提请阿泰注意，则法院应当认定该协议管辖无效

2、下列各情形中有关管辖的说法，不符合《民事诉讼法》及相关司法解释规定的有（ ）

A 于某在阿明的网店购买了一组实木书架，在书架送货上门后于某发现书架存在明显的质量问题，在协商未果的情况下，于某将阿明诉至法院，要求阿明承担相应的违约责任，该案应当由于某住所地或被告住所地的法院管辖

B 大旗公司的四名股东将公司诉至法院，请求法院判令解散大旗公司，该案应当由公司住所地或原告住所地法院管辖

C 赵新将李大华诉至法院，要求李大华支付拖欠的房屋租金 4 万元，该案应当由合同履行地或被告住所地法院管辖

D 某甲将被宣告失踪的某乙诉至法院，要求其返还借款 3 万元，该案应当由原告住所地法院管辖

E 甲公司与乙公司的融资租赁合同纠纷，某市 A 区法院在受理案件后发现该案的诉讼标的金额已经超出了基层法院的管辖范围，于是将案件交由某市中级人民法院审理，这属于管辖权转移

3、住所地在大兴区的阿毛将自己位于朝阳区的一套两居室住房出租给住所地在昌平区的阿光，双方约定，因履行合同所引发的一切纠纷均应向大兴区法院起诉。后因阿光拖欠房租和水电费，阿毛向昌平区法院起诉，阿光针对拖欠房租等问题向昌平区法院提交了答辩状。昌平区法院经过审理判决阿光败诉。阿光不服，以一审法院没有管辖权为由提起上诉。关于本案，下列选项中说法正确的有（ ）

- A 依据双方当事人的管辖协议，本案应当由大兴区法院管辖
- B 阿光提交答辩状的行为，使得昌平区法院获得了管辖权
- C 二审法院应当裁定撤销一审判决，将案件发回昌平区法院重审
- D 二审法院应当裁定撤销一审判决，并将案件移送给朝阳区法院

【考点3】 当事人的确定

※命题点激活

无、限人侵权案件	无、限人 受害 ：自己原告+监护人法定代理人
	无、限人 致害 ：自己被告+监护人共同被告
个体工商户	有字号 VS 没字号
个人合伙	有字号 VS 没字号
村委会与村小组	村小组：有无独立财产
诉讼中的民事 权利义务转移 (变更当事人)	(1) 诉讼地位不变+裁判结果拘束
	(2) 申请作为无独三
	(3) 申请替代当事人：裁定变更当事人 or 无独三
有独三 VS 共同原告	双重反对 VS 一致对外
其他问题	劳务派遣；挂靠关系；雇主责任

※真枪实弹

1、万利将肖天诉至法院，要求肖天依照借款合同的约定清偿债务，在诉讼进行过程中，万利将对肖天因该借款合同而形成的债权转让给了自己的女婿李刚。关于本案，下列选项中正确的有（ ）

A 在债权转让完成后，法院应当依申请或依职权裁定变更李刚为本案的原告，之后万利退出该诉讼

B 如果肖天和李刚均同意，万利可以继续作为原告进行诉讼，但法院作出的生效判决对李刚有拘束力

C 如果李刚申请替代万利承担诉讼，法院应当准许并裁定变更李刚为原告

D 如果法院裁定变更李刚为原告，万利退出诉讼前已经完成的诉讼行为对李刚具有拘束力

2、小欣（12岁）在个体工商户赵某经营的“云溪阁”快餐店购买了一个牛油果三明治，食用后出现了呕吐等食物中毒的症状并因此住院治疗一周，支出各项费用七千余元。出院后，小欣的监护人刘某准备通过民事诉讼的方式来维护小欣的合法权益，在起诉前刘某获知，该快餐店一直交由赵某的女友黄某进行实际经营管理。关于本案，下列选项中说法正确的有（ ）

A 小欣及其监护人刘某可以作为共同原告提起侵权损害赔偿之诉，或者提起违约之诉

B 如果“云溪阁”是登记的字号，则应当以赵某和黄某作为共同被告并在起诉状中注明该字号

C 如果“云溪阁”是登记的字号，则应当以小欣作为原告，以赵某和黄某作为共同被告，但赵某能够证明自己没有过错的除外

D 如果“云溪阁”是登记的字号，则应当以小欣作为原告，以“云溪阁”快餐店作为被告

3、章某有一块价值不菲的金表，某日其好友范某称自己要去参加同学聚会，提出借用该金表一周，章某同意并将金表交给范某。在同学聚会晚宴时，土豪陈某提出愿以四十万元的价格购买该金表，范某当场表示同意并要求陈某先付款、后交表。第二天，陈某便通过网银向范某的账户转账四十万元，但范某迟迟未将金表交给陈某，无奈之下陈某将范某诉至法院，请求法院判令范某依约交付金表。在诉讼进行过程中，章某得知了相关情况。关于本案，下列选项中说法错误的有（ ）

A 章某可以作为有独立请求权的第三人参加到陈某与范某的诉讼中，如果在诉讼进行的过程中陈某撤回了起诉并获法院准许，则章某需要另行起诉

B 法院应当依职权追加章某作为共同原告参加诉讼

C 因工作繁忙，章某也可以在陈某与范某的诉讼作出生效裁判后，以陈某和范某作为共同被告提起撤销之诉

D 如果在陈某与范某的诉讼作出生效判决后，章某才得知相关情况，则章某可以直接向法院申请对该判决进行再审

【考点4】民事公益诉讼

※命题点激活

原告资格	法律规定的机关和有关组织（市级以上、专门从事环保公益活动、连续五年以上、无违法记录；中国消协和省级消协； 检察机关后顺位——诉前公告 ）
管辖	侵权行为地或被告住所地 中级法院 （法律另有规定除外）
告知义务	立案受理后 10日内 +书面+相关行政主管部门
释明	释明原告增加或变更诉讼请求
限制自认	损害社会公共利益的不予确认
调解、和解	两个步骤—— 先公告、后审查 ：不少于30日公告+法院审查
撤诉	法庭辩论终结前+ 诉讼请求已经全部实现
与私诉权	并行不悖
反诉	不受理反诉
程序	一审普通程序+合议制（单一式 or 陪审制）

※真枪实弹

1、浩蓝水泥公司长期超标偷排废渣废气，导致甲省A市的大气环境遭受严重污染，A市的检察机关在了解相关情况发出了诉前公告，但在公告期限内没有主体提起公益诉讼，于是检察机关在公告期限届满后以浩蓝水泥公司作为被告提起了环境民事公益诉讼，要求法院判令浩蓝水泥公司停止侵害、恢复环境状况并赔偿损失，法院受理了检察机关的起诉。在诉讼进行的过程中，检察机关与浩蓝水泥公司达成了和解协议。关于本案，下列选项中说法正确的有（ ）

A 如果法院认为检察机关提出的诉讼请求不足以救济环境公益所遭受的损害，则法院可以释明其增加或变更诉讼请求

B 法院在受理检察机关的起诉后，应当公告案件的受理情况，并在立案之日起10日内以书面或口方式告知相关的行政主管部门

- C 检察机关有权提起环境民事公益诉讼，但其在诉讼中无权进行和解
- D 如果在诉讼进行的过程中，浩蓝水泥公司提出反诉，法院不应受理
- E 法院受理检察机关提起的公益诉讼后，水泥厂附近遭受水污染损害的渔民袁某仍有权提起民事私益诉讼

2、A 市“太阳花”幼儿园铺设的塑胶活动场散发严重的刺激性气味，甲基金会向 A 市中级人民法院提起诉讼，请求法院判令“太阳花”幼儿园拆除塑胶活动场并对遭受污染的园内环境予以修复。法院在受理起诉后的第 15 日书面告知了该市环保局。此外，A 市人民检察院也针对该问题向 A 市中级人民法院提起民事公益诉讼，法院将其与甲基金会列为共同原告。双方当事人经协商达成和解协议，法院未予审查即发出公告。公告期满后，甲基金会向法院申请撤回起诉，法院予以准许。关于本案，A 市中级人民法院的下列做法中违法的有（ ）

- A 受理起诉后的第 15 日书面告知该市环保局
- B 将 A 市人民检察院列为共同原告
- C 未经审查就对和解协议进行公告
- D 准许甲基金会的撤诉申请

【考点 5】第三人撤销之诉

※命题点激活

起诉主体	有独三和无独三
适用对象	生效判决书、裁定书、调解书
时间条件	知道或应当知道权益受损之日起 6 个月
管辖	作出相关判决、裁定、调解书的法院（谁作出、谁管辖）
审理方式	普通程序+合议制+开庭审理
诉讼地位	第三人为原告+原生效文书的当事人为被告（变更之诉）
法律效果	受理三撤原则上 不中止执行 ：原告提供担保请求中止执行的，法院可以准许
再审	通常 再审吸收三撤 +例外情形中止再审、先审三撤（恶意）
案外人执	（1）先三撤、后执行异议

行异议	(2) 先执行异议、后案外人申请再审
-----	--------------------

※真枪实弹

2018年5月10日，甲市中级人民法院对张某与韩某的买卖合同纠纷案作出了终审判决，之后韩某向法院申请执行该生效判决。曾某认为该判决损害了其合法权益，于是在2018年8月10日向甲市中级人民法院提起了撤销诉讼。在撤销诉讼的审理过程中，甲市检察院提出再审检察建议，甲市中级人民法院接受该建议对该案进行再审。关于本案，下列选项中说法错误的有（ ）

- A 在撤销诉讼中，曾某是原告，张某和韩某是共同被告，法院在受理曾某的起诉后应当立即裁定中止执行
- B 甲市中院在启动再审后，应当中止撤销诉讼的审理
- C 甲市中院启动再审后，应当裁定将撤销之诉并入再审程序，之后根据自愿原则进行调解，调解不成的，裁定撤销原判、发回重审，重审时将曾某列为第三人
- D 如果曾某没有提起撤销之诉，他可以作为案外人提出执行异议，法院裁定驳回其异议的，曾某可以向法院申请再审

【考点6】保全

※命题点激活

诉前保全	诉前财产保全	依申请+应当担保（相当于请求数额）+48小时内裁定+ 立即执行+30日内起诉
	诉前行为保全	人身安全保护令；诉前禁令
诉中保全	诉中财产保全	依申请 or 依职权+可以担保（30%）
	诉中行为保全	人身安全保护令+行为禁令
执行前保全	法律文书生效后、进入执行前+担保非必须+履行期限届满后5日内	
先予执行	诉中+依申请+可以担保	

※真枪实弹

某甲与某乙之间的交通事故损害赔偿诉讼，经过两级法院审理后作出了终审判决，要求某乙在判决生效后的 30 日内向某甲支付各项赔偿费用共计 8 万元。判决履行期限内，某甲发现某乙正在将自己名下的全部财产转移给自己的男友，遂申请法院对某乙的一只祖母绿手镯采取保全措施。关于本案，下列选项中错误的有（ ）

- A. 某甲向法院提出保全申请后，应当提供相当于手镯价值的担保
- B. 若某乙称该只手镯已经被质押给某丙，则法院不得对该项链采取保全措施
- C. 若某乙称该只手镯已经被质押给某丙，法院仍有权对该手镯采取保全措施，但不影响某丙对该手镯的优先受偿权
- D. 若法院裁定准许了某甲的保全申请，则其应当在履行期限届满后的 30 日内向法院申请启动执行程序，否则保全措施自动解除

【考点 7】证人 VS 鉴定人 VS 专家辅助人

※命题点激活

证人	自然人 or 单位+三种情形可不出庭+保证书+费用负担
鉴定人	依申请 or 依职权+回避+两种情况须出庭（双重后果）
专家辅助人	依申请+不回避+两功能+费用负担+法律效力（视为当事人的陈述）

※真枪实弹

在董强诉三洋公司产品质量责任纠纷中，法院委托 Y 鉴定中心出具了鉴定意见书，认定三洋公司的产品存在缺陷，三洋公司对该鉴定意见提出异议并申请该领域的知名研究员万刚出庭说明专业意见。关于本案，下列选项中说法正确的有（ ）

- A 法院主动委托鉴定的做法违反了处分原则，因此 Y 中心出具的该份鉴定意见书不得作为认定案件事实的依据
- B Y 鉴定中心应当派员出庭，否则其出具的鉴定意见不能单独作为认定案件

事实的依据

- C 万刚在庭上对专业性问题发表的意见，视为三洋公司的陈述
- D 董强以万刚与案件有利害关系为由申请其回避，法院应予批准
- E 董强可以对万刚进行询问，万刚出庭的费用由三洋公司承担

【考点8】 证明制度与证明程序

※命题点激活

免证事实	自认：不适用自认的四种情形
	预决事实
证明责任	定性（合同 or 侵权）→归责原则（过错 or 无过错）→有无 倒置
证明标准	适用排除合理怀疑标准的 两类 情形
举证期限与逾期举证	故意或重大过失：不予采纳；例外（采纳+训诫、罚款）
	无故意或重大过失：应当采纳+训诫
文书提出命令	书证+书面申请+举证期限届满前+谁申请谁承担+申请人主张书 证内容真实

※真枪实弹

1、关于民事诉讼案件的证明标准，下列选项中说法错误的有（ ）

A 某名誉权侵权诉讼中，原告对两被告恶意串通、虚构事实损害其名誉权这一事实的证明，需要达到排除合理怀疑的证明标准

B 某遗产继承诉讼中，原告甲对存在有效遗嘱这一事实的证明需要达到排除合理怀疑的标准

C 某买卖合同纠纷中，被告对其受到胁迫而签订合同并交付货物这一事实的证明，需要达到高度盖然性的标准

D 简易程序案件一律采用高度盖然性的证明标准

2、下列各情形中，不产生自认法律后果的有（ ）

A 某买卖合同诉讼中，被告在法庭辩论环节口头承认了原告所主张的两项事实

B 被告承认原告主张的事实，但该事实与法院查明的事实不符

C 被告小梦为了能够与对方当事人达成诉讼调解协议而作出自认，但该调解最终未能成功

D 被告认可其与原告之间存在父女关系

E 某起消费民事公益诉讼中，原告对相关事实的承认损害了社会公共利益

3、徐晓多购买了甲公司生产的一款家用扫地机器人，在使用过程中因扫地机器人的机械故障导致家中木地板被大面积毁损，在协商未果的情况下，徐晓多将甲公司诉至法院，要求其赔偿各项损失共计 2 万元。法院立案受理后决定适用简易程序审理该案并确定了 5 天的举证期限，但在开庭审理时徐晓多才向法院提交了其购买该款扫地机器人的发票等证据，称之前因为搬家而未能找到。关于本案，下列选项中错误的有（ ）

A 徐晓多需要向法院证明自己所遭受的损害以及甲公司存在过错，甲公司需要证明徐晓多遭受的损害与自己的产品之间没有因果关系

B 本案中法院确定的举证期限不合法

C 对于徐晓多逾期提交的证据，法院应当采纳并予以罚款

D 若徐晓多欲证明甲公司的该款扫地机器人存在质量缺陷，则需要达到排除合理怀疑的证明标准

4、付磊诉吴恒供货合同纠纷一案，付磊向法院提交了一份溶液规格清单的复印件，其中载明“该清单的原件由吴恒负责保管”并有吴恒的签名和日期。付磊在举证期限届满前书面申请法院责令吴恒提交该溶液规格清单的原件，法院遂通知吴恒提交。结合上述情况，下列选项中正确的有（ ）

A 若吴恒按照法院的通知提交了清单原件，则其提交该清单所产生的费用由付磊先行垫付，由败诉方最终承担

B 若吴恒无正当理由拒不提交清单原件，则法院可以认定付磊主张的该清单所能证明的事实为真实

- C 若吴恒无正当理由拒不提交清单，则付磊可以只向法院提交清单的复印件
- D 若吴恒按照法院的通知提交了清单原件，则吴恒不再承担举证证明责任

【考点 9】撤诉

※命题点激活

	一审中撤回起诉	二审中撤回起诉	再审中撤回起诉
条件	自愿、合法+法院准许	其他当事人同意且不损害“三益”	
法律后果	可以再起诉	不得再次起诉	

一审中和解	撤回起诉：可以再起诉
	制作调解书
二审中和解 (三方案)	撤回上诉
	制作调解书
	撤回起诉和上诉

※真枪实弹

甲服装公司因货物运输合同纠纷将乙运输公司诉至法院，要求乙公司支付违约金 19 万元，一审法院判决支持了甲公司的诉讼请求，乙公司不服，向法院提起上诉。在二审中，甲公司与乙公司达成和解协议并同意将各自提起之诉均予以撤回，法院准许了其各自的撤诉申请。关于本案，下列选项中说法错误的有（ ）

- A 甲公司不是上诉人，因此其无权在二审中申请撤诉
- B 如果乙公司不履行和解协议，甲公司可以申请法院执行一审判决
- C 如果乙公司不履行和解协议，甲公司可以重新起诉
- D 如果乙公司不履行和解协议，甲公司可以申请法院执行该和解协议
- E 如果乙公司不履行和解协议，甲公司可以申请法院对该和解协议进行司法确认

【考点 10】小额诉讼程序

※命题点激活

适用范围	金钱给付（ 30% ）+4 种案件不可用
审级制度	一审终审+可以再审（原审法院、不同理由）
程序转换	小转简 or 小转普（审限继续计算）
文书简化	当事人基本信息、诉讼请求、裁判主文
其他问题	海事法院可管辖；程序异议开庭前；两种裁定不可上诉

※真枪实弹

卢某诉大成物业公司物业服务合同纠纷一案，因事实清楚且争议数额较小，甲市 A 区法院适用小额诉讼程序由审判员王某进行审理。在一审判决作出后，卢某才得知王某是大成物业公司董事长的父亲。关于本案，下列选项中说法不正确的有（ ）

A 如果在诉讼进行的过程中，大成公司提出了管辖权异议，法院审查后裁定驳回异议的，大成公司不得对该裁定提出上诉，但可以管辖错误为由向法院申请再审

B 本案的一审判决一经作出即生效，法院在判决书中可以不写当事人的诉讼请求

C 如果在诉讼进行过程中大成公司提出了反诉，导致本案不再符合小额诉讼程序的适用条件，则法院应当将案件转为普通程序，但审限应当重新计算

D 卢某可以违反回避制度为由向甲市中级人民法院申请再审，但法院作出的再审裁判不得上诉

【考点 11】二审程序

※命题点激活

二审案件的	开庭审理为原则、不开庭审理为例外
审理方式	二审可以不开庭审理的 4 种具体情形
二审中的四种 特殊调解	调解不成：发回重审 VS 告知另行起诉 可否放弃审级利益
重复起诉	（1）“三同说”：当事人、诉讼标的、诉讼请求均相同

	(2)“两同说”:当事人、诉讼标的相同+后诉请求否定前诉裁判结果
其他要点提示	上诉人和被上诉人的确定;二审案件的审理范围;裁判方式(四类)

※真枪实弹

1、下列各情形中,法院不应受理当事人起诉的有()

A 甲公司与乙公司签订了一份水晶石买卖合同,后因水晶石质地问题,甲公司将乙公司诉至法院,要求乙公司支付违约金 20 万元,法院一审判决支持了甲公司的诉讼请求。乙公司不服提出上诉,在二审进行的过程中,乙公司将甲公司诉至法院,请求法院确认双方的水晶石买卖合同无效

B 甲公司与乙公司签订了一份水晶石买卖合同,后因水晶石质地问题,甲公司将乙公司诉至法院,要求乙公司支付违约金 20 万元,法院一审判决支持了甲公司的诉讼请求,乙公司未上诉。一个月之后,乙公司向法院提起诉讼,请求法院确认其与甲公司的水晶石买卖合同无效

C 某甲在莲花超市购买了一个日立公司生产的新款榨汁机,在使用过程中榨汁机漏电导致某甲手部受伤,某甲将莲花超市诉至法院,要求其承担违约责任,法院判决驳回了某甲的诉讼请求,某甲未上诉。两个月后,某甲将日立公司诉至法院,要求其承担侵权损害赔偿责任共计 4 万元

D 某甲诉某乙的名誉权侵权纠纷,法院以缺乏具体的诉讼请求为由裁定不予受理。一个月后,某甲重新细化了诉讼请求并再次将某乙诉至法院

E 张某与蒋某的买卖合同纠纷案,原审原告张某在再审中向法院申请撤回起诉并获准许,一个月后,张某以相同的事实理由再次将蒋某诉至法院

2、下列情形中,法院不应受理当事人上诉请求的有()

A 某甲诉某乙借款合同一案,法院适用小额诉讼程序进行审理,在答辩期限届满前某乙提出了管辖权异议但被法院裁定驳回,某乙对该裁定不服提出上诉

B 某甲请求法院确认其与某乙之间的婚姻关系无效,法院作出无效判决后,某乙不服提起上诉

C 邓某与谢某之间的买卖合同违约诉讼,在法院的主持下达成调解协议并制作调解书,调解书送达双方当事人之后,邓某向法院提起上诉

D 在老王诉老邹汽车买卖合同纠纷中,法院判决无独立请求权的第三人大花向被告支付赔偿金 2 万元,大花对该判决不服提出上诉

- 3、二审法院的下列处理方式中,符合法律及司法解释规定的有 ()
- A. 二审法院认为一审法院作出的判决认定事实正确但适用法律错误,遂以不开庭的方式对案件进行审理并依法改判
- B. 小金与三娃因一块玉石的所有权发生争议并诉至法院,三娃对一审法院作出的判决不服并提出上诉,二审法院审查后发现小丽与小金是该块玉石的共同共有人,在各方当事人均同意的情况下,二审法院直接追加小丽为共同原告并依法改判
- C. 甲公司与乙公司的建设工程施工合同纠纷中,被告乙公司在二审程序中提出反诉,在调解不成的情况下,二审法院将案件发回重审
- D. 上诉人雷某在二审中提出了两项与案件基本事实有关的新证据,二审法院在调查、阅卷和询问当事人的基础上以不开庭的形式作出了二审判决

【考点 12】 民事再审程序

※命题点激活

调解书的再审事由	三类主体各不同
当事人申请再审	法定事由 (13 种、四类)
	管辖法院: 可找原审两情形 (双方公民 or 一方人数众多)
	向检察机关申请的三情形 (法院救济先行、检察监督在后)
可以不中止执行的六情形	四费一金一酬
再审检察建议的效力	及时审查 (合议庭) + 书面回复
再审案件的审理程序	上级法院须提审

※真枪实弹

1、赵晓明诉宋天人身侵权损害赔偿纠纷一案，甲市 A 区法院适用简易程序审理，法院用电子邮件的方式向双方当事人发送了开庭通知，但宋天未予回复。开庭当天，宋天无正当理由未到庭，法院遂以缺席判决的方式判令宋天向赵晓明支付医疗费 3 万元，并以公告送达的方式向赵晓明送达了判决书。判决书生效后。赵晓明向法院申请强制执行，但在执行程序启动后，宋天向法院申请再审。关于本案，下列选项中说法错误的有（ ）

- A 宋天可以缺席判决为由向甲市中级人民法院申请再审，法院受理申请后如果裁定启动再审的，应当中止执行
- B 如果法院裁定驳回了宋天的再审申请，宋天可以向检察机关申请抗诉或再审检察建议
- C 本案中法院对开庭通知和判决书的送达方式均违法
- D 甲市中级人民法院应当适用二审程序对本案进行再审

2、下列情形中，法院应当受理当事人再审申请的有（ ）

- A 某甲申请法院认定其丈夫某乙为限制民事行为能力人，在判决生效两年后，某乙恢复了完全民事行为能力，某甲于是向作出该判决的法院提出再审申请
- B 何强与董娟离婚诉讼的判决生效后，何强以财产分割违反法律规定为由向法院申请再审
- C 北京市 M 公司与美国 L 公司的器械买卖合同纠纷，一审法院适用小额诉讼程序审理并作出判决，M 公司以案件不应适用小额诉讼程序为由向法院申请再审
- D 程某与赵四人身侵权诉讼的判决生效后，程某以一审法院管辖错误为由向法院申请再审

【考点 13】 非讼程序

※命题点激活

选民资格案件	争讼性+申诉处理前置+无须利害关系+单一式合议制
--------	--------------------------

确认调解协议案件	双方共同+调解组织所在地基层法院+30 日+共同到场核实+裁定书
实现担保物权案件	海事法院可管+基层法院+标的额大+合议制+裁定书
督促程序	不可公告可留置+两种主体不能用+无效异议+程序转换
公示催告程序	审判组织形式+止付通知+公告+权利申报+除权判决

※真枪实弹

1、王某购买甲公司的三套外加剂生产设备，乙公司用其闲置的营业房一套为王某提供抵押担保。后因王某未能按照合同约定支付设备尾款 130 万元，甲公司向 A 区法院申请支付令。法院经审查向王某发出支付令，但王某拒绝签收，法院于是进行留置。在支付令送达后的第五天，王某以书面的形式向法院反映自己目前没有任何财产，实在无力支付尾款，同时向该市 B 区法院提起诉讼，称其中有一套设备是残次品，根本无法正常生产。关于本案，下列选项中说法正确的有（ ）

- A 本案中法院的送达方式违法
- B 法院应当裁定终结督促程序，支付令失效，之后案件自动转入诉讼程序，但甲公司或王某明确表示拒绝的除外
- C 异议期届满后，甲公司可依据支付令向法院申请执行王某的财产
- D 异议期届满后，甲公司可依据支付令向法院申请执行乙公司的担保财产

2、开源公司遗失了一张 200 万元的支票，遂向法院申请公示催告，法院受理后即通知付款人甲银行停止支付，并在第二天发出了公告，催促利害关系人申报权利。在公示催告期间，开源公司与大明公司签订了一份器械买卖合同并将该支票的权利转让给大明公司作为付款。在公告期限内无人申报权利，法院即由审判员王某作出了除权判决，宣告该支票无效。关于本案，下列说法中正确的有（ ）

- A 甲银行应当停止支付，直至公示催告程序终结，如果甲银行收到通知后拒不止付的，法院可依法对其采取强制措施

- B 法院作出除权判决的行为违法
- C 开源公司将支票权利转让给大明公司的行为无效
- D 如果在公告期限届满后的第五天，利害关系人赵某向法院申报权利，法院应当驳回赵某的申请，除非赵某能够证明自己是该支票的合法权利人

【考点 14】执行程序

※命题点激活

执行行为异议	当事人 or 利害关系人+法院执行行为合法性+裁定+上一级复议
执行标的异议	指向原生效裁判正确性：当事人申请再审 or 案外人申请再审
	指向执行标的的所有权：（1）裁定异议成立——申请执行人执行异议之诉；（2）裁定驳回异议——案外人执行异议之诉
执行和解	中止执行 or 执行终结+可恢复、可起诉+和解协议无执行力
执行担保	依申请+申请执行人同意
	暂缓执行期限内转移担保财产或暂缓执行期限届满后仍不履行：恢复执行+直接执行担保财产
参与分配	适用条件：执行程序启动后、终结前+生效执行根据+非法人
	财产分配方案：异议与方案修正；财产分配方案异议之诉

※真枪实弹

1、某甲与某乙的交通事故损害赔偿纠纷，法院判决某乙在 15 日内向某甲支付医疗费、误工费等各项损失 4 万元。履行期限届满后某乙拒不履行判决，某甲向法院申请强制执行。在执行过程中，某甲与某乙达成和解协议，约定用某乙珍藏的一组紫砂壶来替代 4 万元的赔偿金。关于本案，下列选项中正确的有（ ）

- A 达成和解协议后，法院应当裁定执行终结
- B 达成和解协议后，某甲和某乙可以共同申请法院对该和解协议进行司法确认
- C 如果某乙不履行和解协议，某甲可以申请法院对乙珍藏的紫砂壶进行强制执行
- D 如果某乙不履行和解协议，某甲可以申请法院恢复对原审判决的执行

E 如果某乙不履行和解协议，某甲可以针对该和解协议提起诉讼

2、为了举行订婚仪式，某甲向某乙借了一套玉器摆件来装点房间，某丙来某甲家参加订婚聚会时看上了这套玉器摆件，提出希望高价购买，某甲便以 90 万元的价格将该套玉器卖给了某丙，并约定先付款、后交货。在某丙依约支付玉器的价款后，某甲迟迟未能交付玉器，某丙遂将某甲诉至 H 市 A 区法院，要求其依约交付玉器，H 市 A 区法院支持了某丙的诉讼请求，某甲未上诉。判决生效后，某丙向法院申请执行，执行过程中某乙才得知上述情况。此时某乙可以采取下列哪些途径来救济自身的合法权益（ ）

A 某乙可以向法院提出执行异议，如果异议被裁定驳回的，某乙可以提起案外人执行异议之诉

B 某乙以案外人身份向法院申请再审

C 某乙可以向 H 市中级人民法院提出第三人撤销之诉，法院受理某乙的起诉后应当中止执行

D 某乙可以向 H 市的检察机关申请抗诉或再审检察建议

3、甲某申请强制执行乙某的财产，法院将乙某的一块翡翠玉佩列为执行标的。执行过程中，丙某向法院提出异议，称自己才是该玉佩的所有权人，乙某只是借去试戴而已，但乙某坚称自己就是玉佩的所有权人。经审查，法院认为丙某的异议成立并裁定中止执行，甲某决定向法院提起诉讼。对于本案当事人的确定方式，下列选项中说法正确的是（ ）

A 甲某为原告，乙某和丙某是共同被告

B 甲某和乙某为原告，丙某为被告

C 甲某为原告，其可以选择以乙某为被告起诉，也可以选择以丙某为被告起诉

D 甲某为原告，丙某为被告，可以将乙某列为第三人

【考点 15】民商事仲裁

※命题点激活

仲裁协议的效力	三要素+书面+独立性+法院 or 仲裁委（仲裁庭首次开庭前） 可诉讼可仲裁：仲裁协议无效+诉讼管辖协议可有效+默示合意
仲裁程序的综合性比较	适用范围；效率；保全；回避；审理方式；调解、和解； 文书简化；评议方式
申请撤销或不予执行仲裁裁决	申请主体+申请时间+法定事由（6种-两证据）+处理方式+法律效力

※真枪实弹

1、文南集团与若东公司签订了一份混凝土买卖合同，约定因该合同发生纠纷的，双方可以向 A 仲裁委员会申请仲裁，也可以向合同签订地 N 区法院起诉。关于本案，下列选项中正确的有（ ）

- A. 双方达成的仲裁协议无效
- B. 本案应当由合同履行地或被告住所地法院管辖，因此 N 区法院对该案没有管辖权
- C. 如果文南公司向 N 区法院起诉的，N 区法院应当受理
- D. 如果若东公司向 A 仲裁委员会申请仲裁，文南集团在仲裁庭首次开庭前没有提出异议，则 A 仲裁委员会可对该案进行仲裁

2、甲公司与乙公司因钢材买卖合同纠纷向南京仲裁委员会申请仲裁，仲裁庭经过审理支持了乙公司的全部仲裁请求。仲裁裁决作出后，甲公司以乙公司隐瞒足以影响公正裁决的证据为由，向法院申请撤销仲裁裁决。法院在审查甲公司申请的过程中，乙公司向法院申请强制执行仲裁裁决。关于本案，下列说法中正确的有（ ）

- A 法院应当受理乙公司的执行申请，但受理后应当裁定终结执行
- B 在法院对甲公司撤销仲裁裁决的申请审查完毕前，不应受理乙公司的执行申请

C 法院在对甲公司的撤销申请进行审查的过程中，可以通知仲裁庭重新仲裁，仲裁庭应当重新进行仲裁

D 如果法院裁定驳回了甲公司的撤销申请，之后甲公司又以相同的事由向执行法院申请不予执行仲裁裁决，法院应当不予受理

3、住所地在杭州市西湖区的甲公司与住所地在深圳市宝安区的甲公司在北京市朝阳区签订了一份代加工合同，在合同中双方约定因履行该合同所引发的一切争议，均提交北京市仲裁委员会仲裁。后因价款支付等问题发生争议，甲公司向北京仲裁委员会申请仲裁，仲裁委员会受理了甲公司的申请并向乙公司送达了申请书的副本。在仲裁庭首次开庭的辩论环节，乙公司对仲裁协议的效力提出异议，仲裁庭对此作出了相应的决定。之后，乙公司又向法院申请确认该仲裁协议无效。关于本案，下列选项中说法错误的有（ ）

- A 仲裁协议中的仲裁机构名称不准确，因此该仲裁协议自始无效
- B 仲裁庭无权认定仲裁协议的效力，除非仲裁委员会予以授权
- C 仲裁庭应当驳回乙公司对仲裁协议效力提出的异议，继续审理案件
- D 法院应当受理乙公司确认仲裁协议无效的申请，并组成合议庭进行审查

【考点 16】其它综合性问题

离婚诉讼的特殊性	管辖；送达；亲自参诉；诉讼调解；禁诉期；释明；可以不公开；缺席判决；诉讼终结；二审特殊调解；有限再审 VS 确认婚姻效力的案件：不调解、不自认、不上诉、不再审
“三费”案件的特殊性	管辖；先予执行；诉讼终结；移送执行；再审可不中止执行；诉的种类
知产案件的特殊性	级别管辖；不得适用小额诉讼程序；专利侵权的证明责任
涉及商业秘密的案件	可以不公开；不公开质证；申请法院调取证据；简易程序简化文书
涉外案件的特殊性	级别管辖；调解；不适用小额诉讼；期间（住所标准）；中国专属；委托中国律师代理；不受审限限制

劳动诉讼的特殊性	仲裁前置；无需仲裁协议；劳务派遣；证明责任；先予执行；小额诉讼；再审可不中止执行
无、限人案件的特殊性	自己受害 VS 致他人损害；无人的离婚案件；不签保证书
其他细节问题	送达
	委托代理人的类型和权限
	法律文书的救济机制（复议、上诉、再审）
	海事法院的特殊规定（小额诉讼；实现担保物权案件）
	常用期间

※解题技巧助攻

【核心考点提示：管辖；当事人；证据与证明；重复起诉；撤诉；执行和解】

- 区分平等原则与同等原则的窍门
- 区分辨论原则与处分原则的窍门
- 检察机关在民事案件中的三种角色
- 适用陪审制的三种案件
- 移送管辖的九字经：受理后、无到有、限一次
- 释明：3（可以释明）+1（不能释明）
- 精神病、未成年人——无、限人
- 外国人、外国公司——涉外诉讼
- 4种不动产所在地专属管辖的合同纠纷
- 区分反诉与反驳的小窍门
- 一般地域管辖的“四分法”
- 合同纠纷确定管辖的“三步法”
- 区分本证与反证的“三步法”
- 分配证明责任的“三步法”
- 二审中达成和解协议后的“三方案”
- 海事法院的两个特殊规定：小额诉讼；实现担保物权案件
- 三大类非讼案件的共性：一审终审、不得上诉、不得再审、不得辩论、不得调

解、不得陪审

---执行异议的“两步走”：异议是谁提出的→异议的具体内容指向什么

---执行和解：可恢复、可起诉