

民事抗
诉制度
若干问
题研究

学校编码: 10384

分类号 _____ 密级 _____

学号: X200308188

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

民事抗诉制度若干问题研究

The Study on Some Problems of the Civil Protest System

郑隆松

郑
隆
松

指导教师姓名: 张 榕 教授

专业名称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2006 年 11 月

论文答辩时间: 2006 年 月

学位授予日期: 2006 年 月

指
导
教
师
:
张
榕
教
授

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

厦
门
大
学

2006 年 11 月

厦门大学学位论文原创性声明

兹提交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

- 1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。
- 2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名： 日期： 年 月 日

导师签名： 日期： 年 月 日

内 容 提 要

我国《民事诉讼法》在审判监督程序一章中规定了民事抗诉制度，抗诉成为检察机关介入民事诉讼、对人民法院民事审判活动进行法律监督的法定方式。我国的审判监督程序实际上就是再审程序，有权决定或启动再审程序的只有人民法院和人民检察院两个公权力机关，当事人只有申请再审的权利，因此，民事抗诉成为启动再审程序的重要途径之一。

本文对我国民事抗诉制度的概念、理论基础和法律依据进行了归纳，对有关民事抗诉制度学理论争进行了总结，并立足于法律实证主义的立场，肯定民事抗诉制度在我国现阶段的制度价值；在对福建省检察机关近年来开展民事抗诉工作有关资料进行统计、分析的基础上，提出当前民事抗诉制度实施中存在的主要问题；在分析我国民事再审程序启动主体具有二元性特征的基础上，对法院依职权启动再审制度进行批判，提出建立以检察院抗诉为再审程序启动单一主体制度的构想。本文还着眼于我国正在开始的司法改革和民事诉讼立法的修改完善，以规范民事抗诉制度为出发点，对明确民事抗诉制度的原则，规范民事抗诉的范围、民事抗诉案件的再审审级、受理案件期限和审查程序，以及赋予检察院行使抗诉权必要的调卷审查权和调查取证权提出建议，以减少民事抗诉制度的负面影响，发挥其在我国当前社会经济文化背景和司法现状下应有的纠错和救济功能，实现民事抗诉制度维护司法公正之目标。

关键词：民事抗诉；再审程序；实证研究

ABSTRACT

The civil protest system is formulated under the chapter of the procedure for trial supervision in the Civil Procedure Law of the People's Republic of China. It is a unique legal system involved in civil retrial procedure and it has played a considerably active role in ensuring the judicial justice and the litigants' legal rights. Under this legal system, the Supreme People's Procuratorate or a higher level People's Procuratorate shall respectively lodge a protest if they find that a legally effective judgment or written order made by a People's Court at any level or a lower level involves definite errors. Cases in which protests were made by the People's Procuratorate shall be retried by the People's Court. So the People's Procuratorate becomes to be the one of the subjects who can bring the case up for the procedure of retrial and has the right to exercise legal supervision over civil proceedings by lodging a civil protest.

The thesis makes a conclusion about reforming and perfecting the civil protest procedure through the theoretical exploration and practical analysis of the system, which is divided into four parts besides the preface. The first part is about the survey of civil protest system including concepts and the theoretical foundation and the regulations. Then, points out that the civil protest system is necessary for current Chinese legal system through discussing the controversies over the system. The second part introduces the details of protest proceeding, and proposes the legal problems in protest practice by analyzing the statistic data of protest practice in Fujian Province. The third part criticizes the current duality system in which two subjects, the Procuratorate and the Court, could bring the case up for the procedure of retrial, and proposes to organize a system that the People's Procuratorate is the only subject to bring the case up for retrial by lodging a civil protest. Finally, in order to reform and perfect the system of civil protest by the People's Procuratorate, the article gives the advices to definite the general principles of civil protest system, to specify the range of the cases that can be lodged a civil protest, the court's level for trialing a civil protest case, and the allowed deadline and the hearing procedure for a processing case by the People's Procuratorate, and to give the People's Procuratorate necessary powers of checking the original case documents recorded by the court and

investigating and collecting other necessary evidences. It also explain that it is important to reduce the negative effects while current system of civil protest is performed, and to build a perfect system of civil protest so that it could perform its assigned functions of correcting and legal relieving, and pursue to carry out the target of keeping judicial justice.

Key Words: Civil Protest; Retrial Procedure; Empirical Study.

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

导 言	1
第一章 民事抗诉制度的理论基础及法律依据	3
一、民事抗诉的概念及理论基础	3
(一) 民事抗诉的概念	3
(二) 民事抗诉制度的理论基础	3
二、民事抗诉制度的法律依据	4
(一) 立法依据	4
(二) 最高人民检察院司法解释的规定	6
(三) 最高人民法院司法解释对民事抗诉的限制	6
三、民事抗诉制度的学理论争及价值评判	7
(一) 民事抗诉制度的学理论争	7
(二) 民事抗诉制度的价值评判	9
第二章 民事抗诉实务运作程序与民事抗诉工作实证资料分析	14
一、民事抗诉实务运作程序	14
二、福建省检察机关 2002-2005 年民事抗诉工作实证资料分析	16
三、民事抗诉实务运作中存在的主要法律问题	18
第三章 建立检察院抗诉为再审程序启动单一主体制度之构想	20
一、我国再审程序启动主体的二元性特征	20
二、对我国再审程序启动主体二元性的价值评判	21
三、建立以检察院抗诉为再审程序启动单一主体制度之构想	23
第四章 对改革和完善现行民事抗诉制度其他相关问题的建议	29
一、关于民事抗诉的原则	29
二、关于民事抗诉的范围	30
(一) 未经上诉的裁判不得申请抗诉	31
(二) 将生效调解书纳入抗诉监督范围	32

(三) 将民事执行程序中的终局性裁判文书纳入抗诉监督范围	32
三、关于民事抗诉案件的再审审级	34
四、关于民事抗诉案件的受案期限和审查程序	36
(一) 受案期限	36
(二) 审查程序	37
五、关于赋予检察院行使抗诉权必要的调卷审查权和有限的调查取证权 ..	38
(一) 调卷审查权	38
(二) 调查取证权	38
结 语	40
参考文献	41

厦门大学博硕士学位论文摘要

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 The theoretical foundation and the regulations of the system of civil protest	3
Subchapter 1 The conception and the theoretical foundation of the system of civil protest	3
Section 1 The conception of the system of civil protest.....	3
Section 2 The theoretical foundation of the system of civil protest	3
Subchapter 2 The regulations of the system of civil protest	4
Section 1 The regulations from the national legislation.....	4
Section 2 The regulations from the Supreme People's Court.....	6
Section 3 The regulations from the Supreme People's Court Procuratorate.....	6
Subchapter 3 Controversy over the system of civil protest and the comments on the system	7
Section 1 Controversy over the system of civil protest.....	7
Section 2 The comments on the system of civil protest	9
Chapter 2 The procedure of lodging a civil protest and the analysis on the practical materials from the People's Procuratorate of Fujian Province	14
Subchapter 1 The introduction about the procedure of the system of civil protest	14
Subchapter 2 The analysis on practical materials of the People's Procuratorate of Fujian Province from 2002-2005	16
Subchapter 3 The main legal problems about the procedure of the system of civil protest in practice	18
Chapter 3 The organization of the system that the People's Procuratorate is the only subject to bring the case up for the procedure of retrial by lodging a civil protest	20

Subchapter 1	The characters of the duality system that bring the case up for the procedure of retrial	20
Subchapter 2	Comments on the duality system	21
Subchapter 3	The organization of the system that the People's Procuratorate is the only subject to bring the case up for the procedure of retrial by lodging a civil protest	23
Chapter 4	The reform and perfection of the system of civil protest by the People's Procuratorate	29
Subchapter 1	General principles of the system of civil protest	29
Subchapter 2	The range of the cases that can be lodged a civil protest	30
Section 1	The cases not to be filed an appeal can not be applied for a civil protest	31
Section 2	Include the legally effective conciliation statement to the range of the cases that can be lodged a civil protest	32
Section 3	Include the finally effective written orders on procedure of execution to the range of the cases that can be lodged a civil protest	32
Subchapter 3	The reform of the court's level for trialing a civil protest case ·	34
Subchapter 4	The allowed deadline of a application for a civil protest and the hearing procedure for a application case by the People's Procuratorate	36
Section 1	The allowed deadline of an application for a civil protest	36
Section 2	The hearing procedure for an accepting application case by the People's Procuratorate	37
Subchapter 5	Giving necessary powers to the People's Procuratorate of checking the original case documents recorded by the court and investigating and collecting other necessary evidences	38
Section 1	The power of checking the original case documents recorded by the court	38
Section 2	The power of investigating and collecting other necessary evidences	38

CONTENTS

Conclusion 40

Bibliography 41

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学博硕士学位论文摘要库

导 言

1991年颁布实施的《中华人民共和国民事诉讼法》(以下简称《民事诉讼法》)确立了我国的民事抗诉制度,抗诉成为检察机关介入民事诉讼活动的主要方式,抗诉也成为启动民事再审的重要途径之一。自民事抗诉制度确立之始,在检察机关15年的民事抗诉司法实践和民事诉讼法学发展过程中,有关民事抗诉制度乃至民事检察制度的制度价值、制度合理性以至于存废问题的论争在法学理论界、司法实务界就没有停止过。民事抗诉作为启动民事诉讼中再审之“诉”的原因之一,与当事人启动的“诉”和法院依职权决定的再审均不同,其依据是《民事诉讼法》第185条规定,并以裁判错误为基础,其启动条件和程序具有特殊性。对此,《民事诉讼法》只有原则性规定,实践中在认识和操作上均存在诸多问题。2006年5月出台的中共中央《关于进一步加强人民法院、人民检察院工作的决定》(中发[2006]11号文件)明确提出:“要充分发挥人民检察院民事审判、行政诉讼法律监督职能,依法调节民事经济关系,平等保护公有制和非公有制等各种市场主体,平等保护本国和外国各种市场主体,努力营造公平竞争的市场秩序,保护当事人的合法权益,提高党和国家运用法律手段管理经济活动的能力。”执政党的这个政策宣誓具体地肯定了检察机关参与民事诉讼活动的必要性,也进一步肯定了现有的检察机关对民事审判实行法律监督的介入方式。笔者认为,这一政策宣誓必将体现在民事诉讼法的修改完善中。由此,我们可以预见的是,当前和今后一个时期,在我国民事诉讼制度的发展和完善进程中,民事抗诉制度作为基于我国法制建设和社会发展现实而设定的一项重要民事诉讼制度,具有其独特的制度价值,并将继续存在。根据十届全国人大常委会的立法计划,《民事诉讼法》的修改已经列入本届人大立法修改计划,展望《民事诉讼法》的修改,对我国现行的民事抗诉制度进行一个回顾和总结,正视民事抗诉制度在理论和实践中的问题,研究改革和完善民事抗诉制度及相关程序的具体措施,对完善我国的民事抗诉制度乃至民事诉讼制度都具有重要的理论价值和现实意义。

本文拟基于实践理性和法律现实主义态度,^①正视民事抗诉制度立法和实践

^① 笔者赞同张晋红教授在《对取消与弱化民事抗诉制度的几点质疑》(原载国家检察官学院学报

中的问题,结合福建省检察机关 2002 年至 2005 年民事抗诉案件办理情况的实证资料,运用民事诉讼法学理论,对改革和完善民事抗诉制度若干问题提出意见。

[J].2004,(3): 96-102.)中提出的观点,在我国的法治进程中,应当培养一种研究理性:客观地直面中国的现实,客观地分析外国法律制度产生及存在的背景和环境,客观地评析我国现有的法律制度。至少在研究态度和研究方法方面,不能以外国立法中的“有”或“无”作为衡量我国相关法律制度利弊的标准。

第一章 民事抗诉制度的理论基础及法律依据

一、民事抗诉的概念及理论基础

(一) 民事抗诉的概念

民事抗诉,依法律规定和一般理解,是指人民检察院对人民法院已经发生法律效力判决、裁定,认为确有错误,依法提请人民法院对案件重新审理的诉讼行为。有学者则将民事抗诉概念进一步表述为,人民检察院对人民法院在民事审判中违法行使国家赋予的审判权并导致生效的判决、裁定错误,依法要求其上一级人民法院对生效裁判的合法性进行审查的制度。^①民事抗诉目的是通过抗诉实现检察机关对人民法院民事审判活动的监督,使错误的判决和裁定得到纠正,促进法院依法行使审判权,保障国家民事法律的统一、正确实施,维护国家、集体和公民的合法权益,实现司法公正。

(二) 民事抗诉制度的理论基础

1、列宁法律监督理论

新中国的法律制度体系以及构建这些法律制度的基本理论,最初都来自于前苏联。关于法律监督权,列宁认为:“应该使法律监督权从一般国家权力中分离出来,成为继立法权、行政权、司法权之外的第四种相对独立的国家权力。”^②根据这一理论,法律监督权是区别于立法、行政和司法权之外的一种权能,其职能是对法律的统一、正确实施进行监督。关于检察长的职权,列宁认为:“检察长有权利和义务做的只有一件事:注意使整个共和国对法只有真正一致的理解,不管任何地方差别,不受任何地方影响。”“检察长的责任是使任何地方政权机关的任何一项决定都不同法律抵触,所以检察长有义务仅仅从这一点出发,对一切不合法的决定提出异议,但是检察长无权决定停止决定的执行,而只是必须采取措施,使整个共和国对法制的理解绝对一致。”^③列宁关于法律监督权和检察长职权的理论,成为前苏联设置检察机关和确定检察机关属性的基本理论依据。新中国成立以后,由于历史的原因,在法制体系构建和检察机关性质、职能定位

^① 吴小英.对我国民事抗诉制度的反思与重构[J].现代法学,2003,(2):61-64.

^② 《列宁全集》第43卷[M].北京:人民出版社,1987.195.

^③ 同上,196.

上全面借鉴了前苏联的理论和制度,将检察机关定位为法律监督机关,赋予了检察机关在民事诉讼领域的法律监督职权,这也成为民事抗诉制度最重要的理论基础。

2、人民代表大会制度理论

人民代表大会制度是我国的基本国家制度,是国家的政体。人民代表大会是国家权力机关,代表人民行使国家权力,在人民代表大会之下,设置人民政府、人民法院和人民检察院,就是通常所说的“一府两院”,任何权力都不能超越人民代表大会的权力。在这种权力结构下,人民代表大会专司国家权力和立法权,在人民代表大会的监督下,人民政府行使行政权,人民法院行使审判权,人民检察院行使法律监督权。因此,人民检察院的法律地位是由人民代表大会制的国家政体决定的。正是由于我国的这种政体,检察院才具有法律监督的职能,有权对包括民事审判在内的审判活动进行检察监督,民事抗诉制度就是为了实现对民事审判活动的法律监督而设置的具体检察监督制度。

3、权力制约的现代法治理论

权力的行使需要监督和制约,是基本的法理,也是国家权力配置的重要因素。人类无数历史经验教训已经表明,没有制约或者缺少有效制约的权力,必然会成为腐败的权力,审判权也不例外。法律监督思想,是人类文明史中关于国家权力监督与制约理论在社会主义国家的重要发展。人民法院依法独立行使审判权,是我国宪法规定的原则。人民检察院依法独立行使检察权,也是我国宪法规定的原则。国家权力这样配置的基本原理,就是通过审判权和检察权的相互制约,防止审判机关和检察机关滥用权力,以更好地保护公民、法人的合法权益。此外,现阶段我国的法官素质参差不齐,法官执法不公的现象时有发生,检察院对法院民事审判活动进行检察监督是实现权力制约的客观需要。

二、民事抗诉制度的法律依据

(一) 立法依据

检察机关在我国宪政体制上是与法院平行的机构,《中华人民共和国宪法》第129条规定:“中华人民共和国人民检察院是国家的法律监督机关”。基于宪法的规定,我国三大诉讼法对检察机关在刑事、民事、行政审判和诉讼活动中的检察监督均作出了具体规定。《民事诉讼法》规定了检察机关行使民事检察监督权

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库