

常用非诉法律文书学习指南

目标：学会制作遗嘱、调解协议

遗嘱和调解协议是自然人日常生活中容易遇到的非诉讼法律文书。通过本节的学习，学生应该掌握遗嘱和调解协议的格式及内容，具备为他人代书遗嘱和调解协议的能力。

准备：了解遗嘱和调解协议的相关知识

一、遗嘱的法律规定

1、遗嘱

遗嘱是自然人生前按照法律的规定处分自己的财产及安排与此有关的事务并于死亡后发生效力的单方民事行为。我国继承法规定公民可以立遗嘱处分自己身后财产，可以指定继承人，也可以将全部或部分财产遗赠给国家、集体或者法定继承人以外的人。同时，继承法也对遗嘱行为予以必要的限制。遗嘱必须为缺乏劳动能力又无生活来源的继承人保留必要的遗产份额。如果遗嘱人没有为缺乏劳动能力又无生活来源的继承人保留必要的遗产份额，分割遗产时应当为其留下必要的继承份额，之后才可以参照遗嘱确定的分配原则处理剩余的财产。

2、遗嘱的有效要件

(1) 遗嘱人在立遗嘱时须有遗嘱能力。遗嘱人立遗嘱时必须具有行为能力，无行为能力人所立的遗嘱，即使本人后来有了行为能力，仍属无效遗嘱。

(2) 遗嘱应是遗嘱人自愿真实的意思表示。受胁迫、欺诈所立的遗嘱无效；伪造的遗嘱无效；遗嘱被篡改的，篡改的部分无效。

(3) 遗嘱不得取消缺乏劳动能力又没有生活来源的继承人的继承权。继承法规定：遗嘱应当对缺乏劳动能力又没有生活来源的继承人保留必要的遗产份额。

3、代书遗嘱

代书遗嘱是指遗嘱人口头叙述遗嘱的内容，经由他人代为书写而制作的遗嘱。根据继承法的规定，合法有效的代书遗嘱应有两个以上的见证人在场见证，由其中一人代书，注明年月日，并由代书人、遗嘱人和其他见证人在遗嘱上签名。

二、调解协议

调解协议，是指发生民事纠纷的当事人经他人调解，就解决纠纷所达成的有民事权利义务内容，并由双方当事人签字或盖章的协议。

1、调解协议的内容

调解协议应当载明下列事项：

- (1) 双方当事人基本情况；
- (2) 纠纷简要事实、争议事项及双方责任；
- (3) 双方当事人的权利和义务；
- (4) 履行协议的方式、地点、期限；
- (5) 当事人签名，调解人签名。

2、调解协议的有效要件

具备下列条件的，调解协议有效：

- (1) 当事人具有完全民事行为能力；
- (2) 意思表示真实；
- (3) 不违反法律、行政法规的强制性规定或者社会公共利益。

有下列情形之一的，调解协议无效：

- (1) 损害国家、集体或者第三人的利益；

- (2) 以合法形式掩盖非法目的;
- (3) 损害社会公共利益;
- (4) 违反法律、行政法规的强制性规定。

3、调解协议的执行

调解协议由纠纷当事人各执一份，调解人留存一份。当事人应当自觉履行调解协议。当事人因对方不履行调解协议或者达成协议后又后悔，可以请求基层人民政府处理，也可以就调解协议的履行、变更、撤销向人民法院起诉。

行动一：遗嘱的制作

请先阅读下面的遗嘱实例：

何××遗嘱
立遗嘱人：何××，男，86岁，汉族，河北省××县人，住北京市区×××街4号楼××号。
为了解决子女继承遗产问题，避免遗产继承纷争，聘请邻居李××、街道居委会向××为见证人，并委托北京市××律师事务所的李×律师代书遗嘱如下：
一、立遗嘱人所有的财产名称、数额、价值及特征
1、坐落于××区××胡同××号院内私房6间，其中北房4间，共74平方米，现为长子何××居住2间，出租2间；西房2间，共32平方米，现出租。
2、银行存款人民币3.2万元，国库券1万元。
3、彩电1台，电冰箱1台，以及其他财产，共计价值约1万元。
二、立遗嘱人对所有财产的处理意见
1、长子何××，男，47岁，北京市×××公司办公室干部，为工薪阶层，家境状况一般，但对父亲赡养尽心尽力。其现居住的2间北房，以及立遗嘱人的存款2.5万元人民币，由长子何××继承。
2、女儿何××，女，43岁，北京市××酒楼经理。继承××区××胡同××号院内出租北房2间、国库券1万元。
3、次子何××，男，36岁，北京市××出租汽车公司司机，现与立遗嘱人共居一处，对父亲照顾周到。继承宣武区××胡同76号院内出租西房2间、存款7,000元，以及价值约1万元之动产
三、其他
立遗嘱人何××现承租的两居室住房，仍由次子何××一家居住。
本遗嘱一式五份，由街道居委会保存一份，××律师事务所李××律师保存四份。
立遗嘱地点：北京市××区×××街4号楼××号。
立遗嘱时间：××××年×月×日
立遗嘱人：何×× 见证人：李×× 向×× 代书人：×律师 北京市××律师事务所

一、遗嘱的内容

1、首部

(1) 标题。写明“遗嘱”或者“×××(立遗嘱人姓名)遗嘱”。

(2) 立遗嘱人基本情况，包括姓名、性别、出生年月、民族、籍贯、住址、身份证号码等。

2、正文

(1) 写明遗嘱人立遗嘱的原因。

(2) 写明立遗嘱人所有的财产名称、数额及所在地。

(3) 写明遗嘱人对遗产的处理意见。分别列明继承人及他们应继承遗产的名称、数额、处所等，如需要，可以列表说明。

(4) 写明所订立遗嘱的份数。可以按立遗嘱人、代书人、见证人、继承人(或受遗赠人)的人数制作。

(5) 写明订立遗嘱的时间和地点。

3、尾部

分别由立遗嘱人、见证人、代书人等签名或盖章。代书人制作完成后，应交立遗嘱人审阅遗嘱内容，或由代书人读给立遗嘱人听，当其表示该遗嘱正确地表达了立遗嘱人的意愿后，则立遗嘱人应在遗嘱书上签名或盖章。

二、遗嘱制作的注意事项

1、遗嘱人可以撤销、变更自己所立的遗嘱。立有数份遗嘱，内容相抵触的，以最后的遗嘱为准。自书、代书、录音、口头遗嘱，不得撤销、变更公证遗嘱。

2、代书遗嘱的见证人必须具备两个条件：(1) 有完全的行为能力；(2) 与继承人无利害关系。

下列人员不能成为遗嘱的见证人：无行为能力人、限制行为能力人；继承人、受遗赠人；与继承人、受遗赠人有利害关系的人。继承人、受遗赠人的债权人、债务人，共同经营的合伙人，也应视为与继承人、受遗赠人有利害关系，不能作为遗嘱的见证人。

三、遗嘱制作实训

请同学们自行拟定场景，代他人制作一份遗嘱，要求格式正确，内容完整。

行动二：调解协议的制作

请同学们先阅读下面的调解协议：

调解协议

甲方：天津××贸易公司

地址：天津市××区北路×号。

法定代表人：屈××，职务：总经理

乙方：河北廊坊××家具加工厂。

地址：廊坊××路×号。

法定代表人：汪××，职务：厂长

甲乙双方就高密度板购销合同纠纷事宜经××律师事务所律师宋××主持调解，一致达成如下意见：

一、纠纷发生的原因及甲、乙方的责任

甲、乙双方在履行××年3月17日订立的高密度板购销合同过程中，因甲方未按合同约定的规格提供乙方所需的高密度板，致使乙方的生产受到影响；而乙方在接到甲方提供的货物时，未及时以书面形式将上述问题通知甲方，致使在合同履行完毕后较长时间内，双方未能就所发生的问题予以解决。

二、甲、乙双方对责任承担的约定以及履行的方式、时间经甲、乙双方商定，乙方对库存的高密度板量材合理使用，甲方于1997年12月20日前，退还乙方货款17万元整。

三、其他

甲、乙双方承诺，在甲方向乙方退还货款后，不再就该争议事项寻求其他解决方式和途经。但如果甲方未能如期退还货款，乙方可以向人民法院提起诉讼，甲方应承担相应的责任。

四、本调解书经甲、乙双方和调解人签字后生效。

甲方：天津××贸易公司

乙方：河北廊坊××家具厂

调解人：××律师事务所律师宋××

一、调解协议的内容

调解协议的内容包括首部、正文和尾部。

1、首部

(1) 双方当事人身份的基本情况。分别写明当事人的姓名、性别、年龄、民族、籍贯、工作单位和住址等；当事人是法人、其他组织的，应写明其名称和所在地址，以及法定代表人（或代表人）的姓名和职务。

(2) 纠纷事件的起因、经过、责任。

(3) 调解的时间、地点。

2、正文

(1) 双方当事人应当享受的权利和承担的义务。这是调解协议书的核心部分，要明确、具体、肯定，以便今后履行。

(2) 本协议生效和双方履行完毕的最后期限。

3、尾部

双方当事人签名盖章，并注明年月日。调解人签名盖章，并注明年月日。

二、调解协议制作实训

根据下列案例，请同学们分角色扮演双方当事人及调解人，开展调解工作，并根据调解结果，制作一份调解协议书。

1998年5月2日，住在王某楼下的李某在其阳台上安装防盗栏，宽度40公分。在安装过程中，王某以李某安装的防盗栏顶部为水平面并且宽度达40公分给自己带来了被偷盗的危险为由，阻止李某安装该防盗栏。李某说：“从一楼到三楼的阳台均安装了防盗栏，我也是为了安全起见才安装防盗栏的。况且，我是在自己家的阳台上安装防盗栏，不关你家的事。你要是觉得不安全，你也可以在你家阳台上安装防盗栏吗？”于是，两人争吵起来，王某一怒之下，将已经被安装工人放到四楼但尚未固定防盗栏的护绳用剪刀剪断。致使防盗栏从四楼摔到一楼，完全损坏，所幸并无人员伤亡。于是，双方发生争执，李某要求王某赔偿防盗栏损失800元。

评估：是否符合遗嘱和调解协议的制作要求

一、学生自我评估

学生可根据遗嘱和调解协议的格式，进行自我评估。

1、遗嘱的格式

遗 嘱

立遗嘱人：

为了××，特请×××和×××作为见证人，并委托××律师事务所×××律师代书遗嘱如下：

一、立遗嘱人所有的财产名称、数额、价值及特征：

二、立遗嘱人对所有财产的处理意见：

三、其他：

本遗嘱一式×份，由×××、×××保存。

立遗嘱地点：

立遗嘱时间：

立遗嘱人：

见证人：

代书人：××律师

××律师事务所

2、调解协议的格式

调解协议

甲方：

乙方：

甲乙双方就××纠纷事宜，经×××主持调解，达成如下意见：

一、……（纠纷的起因、经过及责任）

二、……（双方当事人协商确定的权利义务分担情况）

三、……（协议的效力及履行事项）

甲方：

乙方：

调解人：

年 月 日

二、教师评估

教师评估除了考核学生对遗嘱和调解协议格式掌握的情况外,还应该着重对学生制作遗嘱或调解协议内容的合法性、可行性进行分析评判。