



《2008年国家司法考试考点精讲》系列教材

2008年 国家司法考试 考点精讲

J u d i c i a l E x a m i n a t i o n

民 法

6

隋彭生 席志国◎编著

- ▶ 考点强化 ▶ 重点突破 ▶ 节省司考时间
- ▶ 经典例题 ▶ 突出实战 ▶ 分析解题技巧

中国检察出版社

2008年国家司法考试 考点精讲

J u d i c i a l E x a m i n a t i o n

民 法

6

隋彭生 席志国◎编著

著者：隋彭生、席志国

出 版 人：其 陶

出 版 社：中国检察出版社

社 址：北京市石景山区鲁谷路2号(100040)

网 址：中国检察出版社 (www.xjcpb.com)

电子邮箱：xjcpb@vip.sina.com

电 话：(010) 68628799 (编辑) 68620012 (发行) 68620059 (邮购)

发 行 所：新华书店

印 刷：三河市燕京印刷有限公司

开 本：786mm×960mm 1/16

印 张：33.25 印张

字 数：707千字

版 次：2008年4月第1版，2008年4月第1次印刷

书 号：ISBN 978-7-80182-906-8/D·1282

总 定价：280.00元 本册定价：25.00元

封面设计：齐淑娟，封面插图：王國強

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

2008 年国家司法考试考点精讲——民法/隋彭生 席志国编著.
—北京: 中国检察出版社, 2008. 2
ISBN 978 - 7 - 80185 - 906 - 8

I. 2... II. ①隋...②席... III. 法律工作者—资格考核—中国—
自学参考资料 IV. D92

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 019693 号

2008 年国家司法考试考点精讲

——民法

隋彭生 席志国 编著

出 版 人: 袁其国

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷西路 5 号 (100040)

网 址: 中国检察出版社 (www.zgjccbs.com)

电子邮箱: zgjcbs@vip.sina.com

电 话: (010) 68658769 (编辑) 68650015 (发行) 68650029 (邮购)

经 销: 新华书店

印 刷: 三河市燕山印刷有限公司

开 本: 720mm × 960mm 16 开

印 张: 35.25 印张

字 数: 707 千字

版 次: 2008 年 4 月第一版 2008 年 4 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 80185 - 906 - 8/D · 1882

总 定 价: 280.00 元 本册定价: 52.00 元

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

前 言

国家司法考试被众多考生称为“天下第一难考”，可想而知它的难度。对考生而言，最宝贵的是时间，最困难的是如何准确、全面地掌握考点。

广大考生经常遇到这样的困惑，市场上关于司法考试考点的辅导用书五花八门，良莠不齐，使人无所适从。为适应广大考生的需求，我们特约富有司法考试辅导经验的专家、教师为撰稿人，组织编写了《2008年国家司法考试考点精讲》系列教材。

（一）编写体例

梳理考点，以考点贯穿各书，通过考点、法理（包含法条叙述）、示例三位一体的编写模式，对司法考试可能涉及的考点进行真正深入、透彻的精讲。

（二）教材特点

1. 信息准确权威

本教材紧跟司法考试的发展趋势和考查方式的变化，真正符合司法考试的要求。就知识体系而言，本教材体系清晰，与司法考试大纲一一对应，便于考生做到二者的有机结合使用。从考点的顺序安排上来说，本教材能够以司法考试大纲的知识点顺序为依据。此外，在有争议的问题上，本教材也与近几年公布的司法考试试题答案或者近几年命题老师的观点相一致。

2. 考点完整全面，重点突出

本教材严格遵循司法考试的命题规律，在总结所有考点的基础上，对最近5年司法考试的高频考点进行了全面、系统的梳理。其最难能可贵之处在于重点突出、主次分明，既能够方便考生全面把握考点，又能够使考生准确理解和牢固记忆重要知识点。任何考试都不可能囊括所有的知识点，本教材中，各位专家帮助考生做了一个专业、合理的取舍，使考生的目标更加明确、清晰，以节约考生的大量时间和精力。

3. 应试性强

本教材的重要考点都配以经典例题，避免那种只看书不做题或题海战术的复习弊端。其所有解析和总结，完全是从司法考试的命题方法、考查特点的角度作出的。同时，每一个大的考点下又分为几个命题题眼，从命题题眼的具体内容、最易出题的点、最易出错的点、掌握技巧等方面具体展开，进行全面讲解，以增强考生的应试能力。

4. 综合性强

本教材是目前市场上唯一一套能够彻底做到对考点、知识点进行横向、纵向比较与综合运用的司法考试辅导教材。其对重要考点进行全方位的总结与讲解，能够做到每个相关知识点不遗漏。如，讲到除斥期间时，书中一一总结不同法律涉及的除斥期间，以便考生完整掌握；再如，很多法律中都存在清算顺序的规定，讲到清算顺序时，书中对这些规定的相同点进行归纳与总结，以方便考生的记忆。

5. 实用性强

本教材抛开以往教材写作的特点，在述及某一考点时，直接切入主题，并不一味遵循概念、特征的写作模式。在语言和内容的编排上，也力求简约，并力图将考试所需的知识点全面、完整地呈现给考生，避免不准确的阐释和说明给考生带来干扰。

由于时间有限，编者虽尽全力但仍有不足之处。希望读者不吝赐教，错漏之处敬请批评指正。

考点精讲系列教材编写组

2008年3月

Contents 目录

第一章 民法概述

第一节 民法的概念、特征、原则

考点一 民法的概念

考点二 民法的调整对象

考点三 民法的基本原则

第二节 民事法律关系

考点一 民事法律关系的概念

考点二 民事法律关系的要素

考点三 民事权利的概念及其类型化

考点四 民事权利的救济

考点五 民事义务

考点六 民事责任

考点七 民事法律事实

第二章 自然人

第一节 自然人的民事权利能力

考点一 自然人与公民

考点二 自然人的民事权利能力的概念和特征

考点三 自然人民事权利能力的开始和终止

第二节 自然人的民事行为能力及其分类

考点一 民事行为能力的意义

考点二 自然人民事行为能力的类型

第三节 自然人的住所

考点一 住所的意义与住所的确定

考点二 住所的法律意义

第四节 监护

考点一 监护制度的含义

考点二 监护人的确定

考点三 监护人的职责

考点四 监护的终止	21
第五节 宣告失踪和宣告死亡	21
考点一 宣告失踪	21
考点二 宣告死亡	22
第三章 法人	24
第一节 法人概述	24
考点一 法人的概念和特征	24
考点二 法人的分类	24
第二节 法人的成立、变更和终止	26
考点一 法人的成立	26
考点二 法人的设立	26
考点三 法人的变更	27
考点四 法人的终止	28
考点五 法人的登记	28
第三节 法人的能力	29
考点一 法人的民事权利能力	29
考点二 法人的民事行为能力	30
考点三 法人的责任能力	30
第四节 法人机关	30
考点一 法人机关的概念	30
考点二 法人机关的类型	31
考点三 法人与法人分支机构	31
第四章 物与有价证券	33
第一节 物	33
考点一 民法上的物	33
考点二 物的类型	34
考点三 对货币法律特性的掌握	40
第二节 有价证券	41
考点一 有价证券的概念和法律特征	41
考点二 有价证券的类型与常见的有价证券	42

第五章 民事法律行为

44

第一节 法律行为概述

44

考点一 民事法律行为的概念

44

考点二 民事法律行为的分类

45

第二节 意思表示

48

考点一 意思表示的概念

48

考点二 意思表示的类型

49

考点三 意思表示的要件

50

考点四 意思表示的瑕疵

51

第三节 法律行为的成立与生效

52

考点一 法律行为成立与生效的概念及内涵

52

考点二 民事法律行为的成立

53

考点三 法律行为的生效

53

第四节 效力有瑕疵的法律行为

54

考点一 无效民事法律行为

54

考点二 可变更、可撤销的民事行为

55

考点三 效力待定的民事行为

57

第五节 法律行为的附款

59

考点一 法律行为附款的意义

59

考点二 附条件的民事法律行为

59

考点三 附期限的民事法律行为

60

第六章 代理制度——法律行为的扩张

61

第一节 代理概述

61

考点一 代理的概念及特征

61

考点二 代理的适用范围

61

考点三 代理的类型

61

第二节 代理权

64

考点一 代理权的概念

64

考点二 代理权的发生

64

考点三 代理权的授予

64

考点四 滥用代理权

65

考点五 代理权的终止

65

44	第三节 无权代理	66
	考点一 无权代理的概念	66
44	考点二 狭义的无权代理	66
44	考点三 表见代理	67
74	第七章 诉讼时效与期限	68
84	考点一 诉讼时效的概念	68
94	考点二 诉讼时效的效果	68
92	考点三 诉讼时效的适用范围	68
12	考点四 诉讼时效与除斥期间的区别	68
52	考点五 诉讼时效期间的种类	69
52	考点六 诉讼时效期间的起算	69
52	考点七 诉讼时效期间的中止和中断	70
52	考点八 诉讼时效期间的延长	71
52	考点九 期限与期间的概念	71
42	考点十 期限的意义和作用	72
42	考点十一 期限之性质及类型	72
22	考点十二 期限的计算方法	72
72	第八章 物权概述	73
92	第一节 物权的概念、特征和类型	73
92	考点一 物权的概念	73
90	考点二 物权的特征	74
18	考点三 物权法定主义	75
18	考点四 物权的类型	77
10	考点五 法学上物权的分类	78
10	考点六 物权与债权的联系和区别	79
10	第二节 物权的设立、变更、转让和消灭	82
10	考点一 物权变动的概念	82
10	考点二 物权变动的原则	82
10	考点三 物权的变动原因	84
10	考点四 不动产应当登记的要求及其例外	87
10	考点五 登记机构及其职责	89
10	考点六 不动产登记簿及登记效力	90
10	考点七 更正登记和异议登记	91
10	考点八 预告登记	92

考点九	登记中的责任与登记收费	93
考点十	交付的含义和动产交付的法律效果	93
考点十一	三种拟制交付	94
考点十二	物权变动的特别规定	96
第三节	物权的优先效力与物权的保护	98
考点一	物权的优先效力	98
考点二	物权的保护	99
第四节	物权行为	101
考点一	物权行为最基础理论	101
第九章	所有权	104
第一节	所有权概述	104
考点一	所有权的概念和特征	104
考点二	所有权的内容	105
第二节	国家、集体和私人所有权	107
考点一	国家所有权	107
考点二	集体所有权	109
考点三	私人所有权	110
第三节	业主的建筑物区分所有权	111
考点一	建筑物区分所有权的概念及权利	111
考点二	业主共有部分	113
考点三	区分所有人的社员权	114
考点四	维修基金及有关费用、收益	115
考点五	物业管理	116
考点六	业主的诉权	116
第四节	相邻关系	117
考点一	相邻关系的概念和特征	117
考点二	处理相邻关系原则和规则的适用	118
考点三	主要的相邻关系	118
考点四	相邻关系中的补偿	120
第五节	共有	121
考点一	共有的概念、特征和种类	121
考点二	按份共有	123
考点三	共同共有	128

第六节 所有权取得的特别规定	131
考点一 善意取得	131
考点二 遗失物	137
考点三 添附	140
考点四 先占	142
第十章 用益物权	144
第一节 用益物权概述	144
考点一 用益物权的概念和特征	144
考点二 用益物权的一般规定	145
第二节 土地承包经营权	146
考点一 土地承包经营权的概念和特征	146
考点二 土地承包经营权的设立	147
考点三 土地承包当事人的权利和义务	147
第三节 建设用地使用权	149
考点一 建设用地使用权的内容	149
考点二 建设用地使用权的设立	150
考点三 建筑物、构筑物产权归属及土地用益费用	151
考点四 建设用地使用权的流通	151
考点五 使用期限、提前收回、续期、注销登记	152
第四节 宅基地使用权	154
考点一 宅基地使用权	154
第五节 地役权	155
考点一 地役权的概念	155
考点二 地役权合同及地役权设立	158
考点三 地役权的行使、期限	159
考点四 地役权的消灭及登记	160
第十一章 担保物权	161
第一节 一般规定	161
考点一 担保物权的概念及担保物权的法律适用	161
考点二 反担保	162
考点三 担保合同与主合同的关系	163
考点四 担保物权的担保范围	166
考点五 债务转让及人保、物保共存时的担保责任	167

考点六	担保物权的消灭	168
考点七	关于公司担保	168
第二节	抵押权	169
考点一	一般抵押权	169
考点二	抵押标的物的范围	171
考点三	抵押合同的形式和内容	173
考点四	抵押权设立的登记生效主义和登记对抗主义	174
考点五	抵押权与租赁关系的效力认定	175
考点六	抵押财产转让的效果	176
考点七	抵押权人的权利	178
考点八	抵押权的实现和抵押权的行使期间	178
考点九	再抵押和清偿顺序	181
考点十	浮动抵押	182
考点十一	最高额抵押权	183
第三节	质权	186
考点一	动产质权的特征	186
考点二	质权合同的形式及内容	187
考点三	质权效力之发生	187
考点四	质权人的权利义务及责任	189
考点五	权利质权	193
第四节	留置权	196
考点一	留置权的含义和特征	196
考点二	留置与动产质押、履行抗辩权的区别	197
考点三	留置权成立的条件	198
考点四	留置权人的义务和权利	201
考点五	担保物权的竞合	202
考点六	留置权的消灭	204
第十二章	占有	206
考点一	对占有概念和占有意义的把握	206
考点二	对占有事实的判断	207
考点三	对占有类型的辨析	207
考点四	对占有推定的理解	211
考点五	占有人与返还请求权人的关系	211
考点六	占有的保护	212

801	考点七 占有的取得	213
801	考点八 占有的消灭	214
第十三章 债法概述		215
151	第一节 债的概念和要素	215
151	考点一 债的概念和特征	215
151	考点二 债的要素	216
151	第二节 债的发生原因	218
151	考点一 债的发生原因	218
151	第三节 债的分类	220
151	考点一 意定之债与法定之债	220
151	考点二 特定之债与种类之债	220
151	考点三 单一之债与多数人之债	221
151	考点四 按份之债与连带之债	222
151	考点五 简单之债与选择之债	224
151	考点六 主债与从债	225
151	考点七 财物之债与劳务之债	225
第十四章 债的履行		227
151	第一节 债的履行规则	227
151	考点一 履行主体与有关第三人	227
151	考点二 履行标的、期限、地点、方式和费用	228
151	第二节 债的不履行和不适当履行	229
151	考点一 债的不履行和不适当履行	229
第十五章 债的保全和担保		231
151	第一节 债的保全	231
151	考点一 债的保全的概念和特征	231
151	考点二 债权人代位权的概念和特征	232
151	考点三 债权人代位权的成立要件	233
151	考点四 代位权诉讼中的抗辩及有关程序问题	235
151	考点五 代位权行使的效力	238
151	考点六 债权人撤销权的概念	239
151	考点七 债权人撤销权的成立要件及行使	240

第二节 债的担保	244
考点一 债的担保的概念和种类	244
考点二 保证的概念和特征	244
考点三 保证的种类	245
考点四 保证人	249
考点五 保证合同	250
考点六 保证的效力	251
考点七 无效保证及其法律后果	252
考点八 保证责任的免除	254
考点九 保证人的追偿权	258
考点十 定金的概念和种类	259
考点十一 定金的成立与效力	261

第十六章 债的移转和消灭 264

第一节 债的移转	264
考点一 债的移转的概念	264
考点二 债权让与	264
考点三 债务承担	270
考点四 债的概括承受	273
第二节 债的消灭	275
考点一 抵销	275
考点二 提存	279
考点三 免除	282
考点四 混同	283

第十七章 合同概述 285

第一节 合同的概念和特征	285
考点一 合同的概念和特征	285
第二节 合同的分类	286
考点一 双务合同和单务合同	286
考点二 有偿合同和无偿合同	287
考点三 诺成合同和实践合同	288
考点四 要式合同和不要式合同	288
考点五 有名合同和无名合同	289
考点六 主合同和从合同	289

考点七	束己合同和涉他合同	290
第十八章	合同的订立	291
第一节	合同订立的程序	291
考点一	要约	291
考点二	承诺	295
考点三	合同的特殊订立方式	301
考点四	合同成立的时间和地点	302
考点五	格式条款合同	305
第二节	合同的内容和解释	307
考点一	合同的内容和解释	307
第十九章	双务合同履行中的抗辩权	310
第一节	同时履行抗辩权	310
考点一	同时履行抗辩权	310
第二节	不安抗辩权	311
考点一	不安抗辩权	311
第三节	先履行抗辩权	313
考点一	先履行抗辩权	313
第二十章	合同的变更和解除	315
第一节	合同的变更	315
考点一	合同的变更	315
第二节	合同的解除	317
考点一	合同解除的概念	317
考点二	合同的法定解除	317
考点三	合意解除及依约定的解除权解除	320
考点四	合同解除的效力	321
第二十一章	合同责任	324
第一节	违约责任	324
考点一	违约责任的概念和特征	324
考点二	违约责任的构成要件	325
考点三	违约的免责事由	328

考点四	违约责任的形式	329
第二节	缔约过失责任	336
考点一	缔约过失责任的概念和构成要件	336
考点二	缔约过失责任的适用	337
考点三	缔约过失责任的赔偿范围	338
第二十二章	转移财产权利的合同	340
第一节	买卖合同	340
考点一	买卖合同的概念和特征	340
考点二	买卖合同当事人的权利和义务	341
考点三	标的物所有权转移	344
考点四	标的物风险责任的承担	346
考点五	孳息的归属	348
考点六	买卖合同的解除	349
考点七	特种买卖合同	350
考点八	房屋买卖合同	354
第二节	供用电、水、气、热力合同	359
考点一	供用电、水、气、热力合同基本制度	359
第三节	赠与合同	360
考点一	赠与合同的概念和特征	360
考点二	赠与合同的效力	362
考点三	赠与合同的终止	363
第四节	借款合同	367
考点一	借款合同的概念和特征	367
考点二	借款合同当事人的权利和义务	368
考点三	自然人的借款合同	370
第五节	租赁合同	371
考点一	租赁合同的概念和特征	371
考点二	租赁合同的种类和形式	372
考点三	租赁合同当事人的权利和义务	372
考点四	房屋承租人的优先购买权	378
第六节	融资租赁合同	379
考点一	融资租赁合同的概念和特征	379
考点二	融资租赁合同当事人的权利和义务	381

第二十三章 完成工作成果的合同 383

第一节 承揽合同 383

考点一 承揽合同的概念和特征 383

考点二 承揽合同当事人的权利和义务 384

考点三 承揽合同的终止 388

第二节 建设工程合同 388

考点一 建设工程合同的概念和特征 388

考点二 建设工程合同的订立 389

考点三 建设工程合同当事人的权利和义务 391

考点四 无效的建设工程施工合同 394

考点五 建设工程施工合同的解除 395

考点六 建设工程施工合同诉讼中的相关问题 396

第二十四章 提供劳务的合同 397

第一节 运输合同 397

考点一 运输合同 397

考点二 客运合同 398

考点三 货运合同 400

考点四 多式联运合同 402

第二节 保管合同 404

考点一 保管合同的概念和特征 404

考点二 保管合同当事人的权利和义务 405

第三节 仓储合同 408

考点一 仓储合同的概念和特征 408

考点二 仓储合同当事人的义务 408

第四节 委托合同 411

考点一 委托合同的概念和特征 411

考点二 委托合同当事人的义务 413

考点三 委托合同的终止 415

第五节 行纪合同 417

考点一 行纪合同的概念和特征 417

考点二 行纪合同当事人的权利和义务 418

第六节 居间合同 420

考点一 居间合同的概念和特征 420