

石少侠 陆德山 主编

中国民法之争、中国经济法之争

中国民法经 济法若干问 题讨论综述

吉林大学出版社

中国民法之争、中国经济法之争

中国民法经济法 若干问题讨论综述

(1979—1989)

主 编：石少侠 陆德山

副主编：赖 宇 马新彦
于晓光 彭 东

撰 稿：李建华 邱 本 彭 东 石少侠
陆德山 赖 宇 马新彦 于晓光
李全义 马 英 蔡立东 刘赞民
林 菲 周虎辉

吉 林 大 学 出 版 社

中国民法之争、中国经济法之争
中国民法经济法若干问题讨论综述
(1979—1989)

主 编 石少侠 陆德山

责任编辑：曹颖平

封面设计：王 平

吉林大学出版社出版
(长春市东华路29号)

吉林大学出版社发行
吉林省文化印刷厂印刷

开本：787×1092毫米 1/32

1991年4月第1版

印张：27.8

1991年4月第1次印刷

字数：620千字

印数：1—700册

ISBN7—5601—0832—6/D·140

定价：11.70元

序

十年奋斗,我国的民法学、经济法学同其他学科一样,呈现出前所未有的繁荣兴旺的喜人景象。可以说是人材辈出,硕果累累。这是中国社会主义现代化建设的客观需要和同行们主观努力的结果。但最基本的原因,是党和国家十分重视民主与法制建设,给法律科学研究和教学活动开辟了大有作为的广阔天地。随着我国法制建设的迅速发展和教学与研究向纵深展开,出版的教材、论著卷帙浩繁,理论与实际问题的探究,大块文章,洋洋洒洒,各抒己见,观点林立,各家之言纷纷亮相。诸多理论上的论争和实践问题的探讨早已展开,并将深入发展。本着“百花齐放,百家争鸣”的方针,开展包括民法学、经济法学在内的同志式的法学理论观点讨论,是推动法制建设和法学发展的动力,也是培养一代新人的重要途径。

有比较才能鉴别是非,只有全面系统的掌握各种观点及其论据,才能更好的进行讨论研究。由于大量的观点和主张散在于浩如烟海各种版本的教材、专著和杂志报刊之中,查找时特别费时费力,甚至翻遍群书也难以找到查全。基于上述目的和原因,编写本书的几位同志,结合教学与科研实践,经过数年搜集整理和潜心分析研究,编成此书,在吉林大学出版社的支持下才得以出版。

本书的主要特点是:

一、内容完整、系统,体系科学合理。搜集了自1978年

以来国内出版的民法学、经济法学教材、专著98部和34种杂志中的一千多篇论文，按照学科体系的序列和范围分门别类地进行编纂，便于查找。

二、客观反映各种观点和主张及其论据，未加评论。给读者以独立深入思考的余地。但对于倾向性通说也予以注明，以免引起不必要的认识混乱。

三、力求准确、全面、系统地介绍原作者的观点，不是简单类比。无分歧意见的问题，没有涉及。

我十分高兴的向读者推荐这本具有理论意义和实用价值的工具书。它的出版发行将使我们从事民法、经济法教学、研究、立法和司法的同志，从浩繁的资料工作中解放出来；也给学习民法、经济法的广大学员带来极大方便。

虽然本书作者曾煞费苦心付出了艰巨的劳动，力图把书编好，但遗漏之处在所难免。本书出版倘能对加强和完善民事、经济法制建设和学科建设发挥一定的积极作用，他们的目的就达到了。向作者表示衷心的祝贺！

吉林大学法学院民法学经济法学教授 王 忠

1991年1月30日

目 录

上 编 中国民法之争

第一章 民法导论	(1)
一、民法的调整对象.....	(1)
(一) 传统观点.....	(1)
(二) 商品关系说.....	(5)
(三) 平等关系说.....	(9)
(四) 平等主体说.....	(11)
(五) 民法与经济法的关系.....	(11)
二、民法的原则.....	(13)
(一) 民法原则的分类.....	(13)
(二) 关于诚实信用的原则.....	(14)
(三) 关于公平原则.....	(14)
三、民法的任务.....	(16)
四、民事法律关系.....	(17)
(一) 民事法律关系的概念.....	(17)
(二) 民事法律关系的特征.....	(18)
(三) 民事关系与民事法律关系.....	(20)
(四) 民事法律关系的客体.....	(22)
五、民事法律行为.....	(24)
(一) 民事法律行为的概念.....	(24)
(二) 民事法律行为的要件.....	(27)

六、代理	(30)
(一) 代理的概念	(30)
(二) 复代理	(31)
(三) 表见代理	(31)
(四) 关于在我国民法中建立表见 代理制度	(32)
七、时效	(32)
(一) 关于诉讼时效	(32)
(二) 关于占有时效	(39)
第二章 民事主体	(41)
一、公民	(41)
(一) 关于公民的概念	(41)
(二) 关于公民的民事权利能力	(42)
(三) 关于公民的民事权利能力的 起止时间	(42)
(四) 关于公民的民事行为能力概念	(43)
(五) 关于限制民事行为能力的人	(44)
二、法人	(47)
(一) 关于法人的概念	(47)
(二) 关于法人的特征	(48)
(三) 关于我国民法对法人的分类	(49)
(四) 关于法人级别的问题	(51)
(五) 关于法人的意志	(54)
(六) 关于法人机关	(55)
(七) 关于法人的能力限制	(55)
(八) 关于法人的责任性质	(57)
(九) 关于个体经济的法律地位	(58)

三、合伙·····	(59)
(一) 关于合伙的法律特征·····	(59)
(二) 关于个人合伙的民事法律地位·····	(61)
(三) 关于法人能否作为合伙人·····	(63)
(四) 关于合伙财产的性质问题·····	(64)
四、联营·····	(65)
(一) 关于联营的概念·····	(65)
(二) 关于公民与法人联营所建立的 联营企业的性质·····	(66)
第三章 所有权 ·····	(67)
一、所有权的一般原理·····	(67)
(一) 关于所有权的概念·····	(67)
(二) 关于所有权的特征·····	(69)
(三) 关于所有权的内容·····	(73)
(四) 关于占有权与所有权的关系·····	(76)
(五) 关于善意第三人能否取得 所有权问题·····	(77)
二、所有权的具体形式·····	(79)
(一) 关于国家财产所有权·····	(79)
(二) 关于集体财产所有权·····	(87)
(三) 关于公民个人财产所有权·····	(90)
三、全民所有制企业财产权·····	(92)
(一) 企业法人所有权说·····	(92)
(二) 用益权说·····	(94)
(三) 相对所有权说·····	(95)
(四) 经营管理权说·····	(96)
(五) 占有权说·····	(97)

(六) 商品所有权说·····	(98)
(七) 经营权说·····	(99)
四、共有·····	(102)
(一) 关于共有的概念·····	(102)
(二) 关于共有的法律特征·····	(103)
五、相邻关系·····	(104)
(一) 关于相邻关系的概念·····	(104)
(二) 关于相邻关系的法律特征·····	(104)
六、关于物权问题的研究·····	(105)
(一) 关于物权的概念·····	(105)
(二) 关于物权的特征·····	(105)
(三) 关于物权的种类·····	(108)
(四) 关于物权的体系·····	(108)

第四章 债与合同····· (110)

一、债的一般理论·····	(110)
(一) 债的概念·····	(110)
(二) 我国民法中是否应当使用债的概念·····	(110)
(三) 债的要素·····	(115)
(四) 债的特征·····	(117)
(五) 债的分类·····	(118)
(六) 债的变更·····	(120)
(七) 债的担保·····	(120)
二、因侵权行为所生之债·····	(120)
(一) 关于侵权行为的概念·····	(120)
(二) 关于侵权行为的特征·····	(123)
三、因不当得利和无因管理所生之债·····	(125)
(一) 关于不当得利·····	(125)

(二) 关于无因管理·····	(127)
四、因合同所生之债·····	(131)
(一) 买卖合同的概念·····	(131)
(二) 关于买卖标的物所有权转移的时间·····	(131)
(三) 关于对合同第三人利益的法律保护·····	(132)
(四) 关于买卖特定物所有权转移 和危险负担·····	(133)

第五章 知识产权····· (135)

一、知识产权概述·····	(135)
(一) 知识产权的性质·····	(135)
(二) 知识产权的客体·····	(137)
(三) 知识产权的法律特征·····	(138)
(四) 知识产权的法律冲突·····	(139)
二、著作权 (版权) ·····	(142)
(一) 关于著作权 (版权) 的称谓·····	(142)
(二) 著作权的性质·····	(145)
(三) 著作权中的人身权·····	(145)
(四) 著作权中的财产权·····	(148)
(五) 著作权的主体·····	(150)
(六) 著作权的客体·····	(153)
(七) 著作权的转让·····	(154)
(八) 著作权的许可使用·····	(156)
(九) 著作权的取得·····	(157)
(十) 侵权与合理使用·····	(158)
三、商标权·····	(161)
(一) 商标权的内容·····	(161)
(二) 商标权的取得·····	(161)

(三) 商标权的续展·····	(162)
(四) 商标侵权行为的种类·····	(163)
(五) 保护商标权的方式·····	(164)
(六) 对驰名商标的特殊保护·····	(165)
四、专利法·····	(166)
(一) 专利制度的利与弊·····	(166)
(二) 专利权的性质·····	(169)
(三) 专利权的特征·····	(169)
(四) 专利权的主体·····	(170)
(五) 专利权的客体·····	(171)
(六) 专利权人的权利·····	(174)
(七) 确认共同发明人的标准·····	(175)
(八) 专利侵权·····	(175)
第六章 继承权 ·····	(179)
一、继承权的一般理论·····	(179)
(一) 继承权的概念·····	(179)
(二) 关于继承的接受·····	(180)
(三) 关于继承权的丧失·····	(181)
(四) 关于继承权的享有者·····	(182)
(五) 继承权是人身权利还是财产权利·····	(182)
(六) 关于权利义务相一致的继承原则·····	(184)
(七) 关于权利义务一致遗产分配 原则的内容·····	(188)
二、法定继承·····	(190)
(一) 法定继承的概念·····	(190)
(二) 代位继承的概念·····	(190)
(三) 关于代位继承人的范围·····	(193)

(四) 关于代位继承人的法律地位·····	(194)
(五) 代位继承权实现的条件·····	(195)
(六) 代位继承权的特点·····	(196)
(七) 关于放弃、丧失继承权人的 子女是否能代位继承的问题·····	(196)
(八) 关于被剥夺继承权人的子女 能否代位继承的问题·····	(198)
(九) 关于继子女、养子女有无代 位继承权的问题·····	(201)
(十) 继承人与被继承人同时死亡 是否适用代位继承·····	(201)
(十一) 被转继承人的应继份额是否应视 为其共同配偶的共同财产·····	(202)
三、遗嘱继承·····	(204)
(一) 遗嘱继承的继承人和遗赠的 受赠人的范围·····	(204)
(二) 遗嘱继承是否能代位·····	(204)
(三) 遗嘱能否取消已尽扶养义务 的法定继承人的继承权·····	(205)
(四) 关于夫妻共同遗嘱·····	(206)
(五) 夫妻共同遗嘱生效的时间问题·····	(208)
(六) 关于夫妻共同遗嘱的撤销和变更·····	(209)
(七) 关于精神病患者所立遗嘱的效力·····	(211)
(八) 关于不真实遗嘱的效力的认定·····	(212)
(九) 关于遗嘱执行人的性质·····	(212)
(十) 法定继承与遗嘱继承的关系·····	(213)
四、遗赠扶养协议·····	(218)

(一) 遗赠扶养协议是否是有偿的	
法律行为·····	(218)
(二) 关于剥夺承受遗赠财产权的问题·····	(219)
五、遗产·····	(220)
(一) 承包能否继承·····	(220)
(二) 公民自有的珍贵文物、图书	
资料是否属于遗产范围·····	(221)
(三) 遗产所有权有无“空白”·····	(223)
六、继承的其它问题·····	(226)
(一) 清偿债务与继承遗产及执行	
遗赠的关系·····	(226)
(二) 关于夫妻一方继承及受赠财	
产的所有权归属·····	(226)
(三) 继承开始后死亡的继承人的继承权·····	(228)
(四) 我国是否需要保留继承制度·····	(229)
(五) 继承制度应属婚姻法范畴还	
是属于民法范畴·····	(231)
第七章 民事责任 ·····	(234)
一、民事责任概述·····	(234)
(一) 关于民事责任的概念·····	(234)
(二) 关于民事责任的特征·····	(235)
二、民事责任的归类原则·····	(237)
(一) 关于过错责任原则为一般归	
责原则问题·····	(237)
(二) 关于无过错责任原则的概念·····	(238)
(三) 关于无过错责任能否成为归	
责原则问题·····	(238)

(四) 关于公平责任原则·····	(239)
三、民事责任的构成·····	(242)
(一) 关于民事责任的构成要件·····	(242)
(二) 关于过错的认定·····	(245)
(三) 关于行为与损害结果之间的 因果关系·····	(247)
四、赔偿范围·····	(248)
(一) 关于确定赔偿范围的依据·····	(248)
(二) 关于损容赔偿范围问题·····	(249)
(三) 关于间接损失应否纳入损害 赔偿范围问题·····	(251)
五、精神损害赔偿·····	(252)
(一) 关于精神损害赔偿的提法·····	(252)
(二) 关于精神损害赔偿责任的构成·····	(254)
(三) 关于精神损害赔偿的适用范围·····	(256)
(四) 关于精神损害赔偿的数额·····	(258)
六、侵权责任和违约责任的竞合·····	(261)
(一) 关于侵权责任和违约责任的区别·····	(261)
(二) 关于受害人应否选择请求权·····	(263)
(三) 关于受害人如何选择请求权·····	(264)
七、国家赔偿责任·····	(265)
(一) 关于国家机关的范围·····	(265)
(二) 关于国家赔偿责任的归责原则·····	(266)
(三) 关于国家赔偿责任的构成要件·····	(266)
(四) 关于赔偿责任的主体·····	(268)
八、产品责任·····	(270)
(一) 关于产品责任的归责原则·····	(270)

(二) 关于产品责任的性质	(272)
(三) 关于赔偿范围	(274)
九、法人对其工作人员执行职务时	
致人损害的民事责任	(275)
(一) 法人承担赔偿责任的依据	(275)
(二) 法人承担赔偿责任的构成要件	(278)
(三) 举证责任	(281)
(四) 赔偿范围	(282)
十、环境污染的民事责任	(283)
(一) 环境污染民事责任的构成要件	(283)
(二) 责任范围	(287)
十一、无行为能力人、限制行为能力	
人侵权的民事责任	(288)
(一) 关于未成年人在特殊场所致	
人损害的民事责任	(288)
(二) 关于单位作为监护人的赔偿责任	(290)
(三) 关于监护人赔偿责任的性质	(291)
十二、共同侵权民事责任	(291)
(一) 关于共同的意思联络是否为	
共同侵权责任的构成要件	(292)
(二) 共同侵权行为构成犯罪对其	
损害赔偿的性质	(294)
十三、民事责任的免除	(295)
(一) 关于紧急避险	(295)
(二) 关于不可抗力	(296)
(三) 关于免责条件的提法	(297)
第八章 改革以来关于民事立法的新见解	(299)

一、关于修改民法通则的意见·····	(299)
二、关于民间借贷案件中利率问题的意见·····	(304)
三、关于“遗失声明”的法律效力·····	(313)
四、关于建立隐名合伙制度的意见·····	(315)
五、关于建立典权制度的意见·····	(318)
六、关于广告不真实的民事责任·····	(323)
七、关于银行不当扣款的法律责任·····	(325)
八、关于建立集体、个体经济中人 身伤害赔偿制度的意见·····	(328)
九、关于建立雇用人转承赔偿制度的意见·····	(333)
十、关于建立债权侵害制度的意见·····	(341)
十一、关于建立妨害婚姻关系的名誉 损害赔偿制度的意见·····	(347)
十二、关于商标法第38条第1项的 缺陷及修改意见·····	(351)
十三、关于建立著作邻接权法律保 护制度的意见·····	(353)

下 编 中国经济法之争

第九章 经济法导论·····	(359)
一、经济法的概念和调整对象·····	(359)
(一) 关于经济法的概念·····	(359)
(二) 关于经济法的调整对象·····	(363)
二、经济法的体系与地位·····	(379)
(一) 关于经济法体系的概念·····	(379)
(二) 关于建立经济法体系的原则·····	(380)
(三) 关于经济法体系的分类·····	(382)

(四) 关于经济法学体系·····	(385)
(五) 关于经济法的地位·····	(392)
三、经济法的基本原则·····	(410)
(一) 关于经济法基本原则的概念·····	(410)
(二) 关于构成经济法基本原则的 必要条件·····	(412)
(三) 对经济法基本原则的不同概括·····	(414)
四、经济法律关系·····	(429)
(一) 经济法律关系的概念与特征·····	(429)
(二) 经济法主体·····	(435)
(三) 经济法客体·····	(440)
五、经济法律责任·····	(444)
(一) 经济法律责任的概念·····	(444)
(二) 经济法律责任的性质·····	(445)
(三) 经济法律责任的构成要件·····	(448)
(四) 经济法律责任的形式·····	(450)
第十章 所有权、经营权和经济管理权 ·····	(453)
一、所有权·····	(453)
(一) 关于所有权的概念及内容·····	(453)
(二) 关于国家与企业的所有权关系·····	(457)
二、经营权(经营管理权)·····	(475)
(一) 经营权的概念·····	(476)
(二) 经营权的性质·····	(477)
(三) 经营权的内容·····	(481)
(四) 经营权的保护法·····	(484)
(五) 经营权与所有权的关系·····	(486)
三、所有权与经营权的适当分离·····	(492)