

21

21世纪法学规划教材

民法学

(第二版)

CIVIL LAW

高富平 主编



法律出版社

21 世纪法学规划教材

民法学

Civil Law

| 第二版 |

主 编 | 高富平

撰稿人	高富平	张 驰
按撰稿先后顺序	傅鼎生	韩 强
	吴一鸣	董美根
	孙维飞	



法律出版社

始创于 1954 年

www.lawpress.com.cn

好书,同好老师和好学生分享

图书在版编目(CIP)数据

民法学/高富平主编. —2版. —北京:法律出版社,
2009.1(2010.2重印)

21世纪法学规划教材

ISBN 978-7-5036-9166-9

I. 民… II. 高… III. 民法—法的理论—中国—高等学
校—教材 IV. D923.01

中国版本图书馆CIP数据核字(2009)第001172号

©法律出版社·中国

责任编辑/朱 荃

装帧设计/汪奇峰

出版/法律出版社

编辑统筹/法律教育出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京北苑印刷有限责任公司

责任印制/张宇东

开本/787×960毫米 1/16

印张/55.75 字数/1105千

版本/2009年9月第2版

印次/2010年2月第2次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636 北京分公司/010-62534456 深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5036-9166-9

定价:69.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

出版说明

二十多年前,当中国改革开放开始勃兴,法律和法律教育开始再度崛起之时,法律出版社便以精诚态度和极大力度服务于中国的法律教育。针对不同阶段的读者,本社陆续推出多种系列的法学教材,迄今已达数百种。高等学校教材、教学参考书为其中主要部分。而历年来逐步推出的“八五”、“九五”及正在推出的“十五”国家级规划教材,更为重点。长期以来,“法律版”的众多教材,颇受学林瞩目。在此,我们深深感谢读者和作者对我们的信任。

进入 21 世纪以来,中国法律教育在取得长足发展的同时,也积极酝酿和展开改革举措,培养高素质的现代法律人才成为法律教育的重要目标。为此,本社应时而动,力求从教材的品种上、内容上、形式上实现更大突破,为新一代法律人学取专业知识提供更好读本。

就高等学校教材而言,我们立足两种进路:全面革新既有教材,或推出全新教材。革新既有教材,意在选取已出版教材尤其是“八五”、“九五”规划教材中的精品,从内容到形式全面更新、修订,重新整合,使这些长盛不衰的法律教育财富,以崭新面目,继续服务于新读者。推出全新教材,则或为推出“十五”规划教材,或约请优秀作者撰写新作,精阐原理,结合实践,关注前沿,努力创造出新世纪的新经典。优秀作者,或为一辈与盛年名家,或为新生代才俊。或革新,或全新,这些教材在 21 世纪呈现崭新风采,并同享规划教材之盛,因之统为一名:“21 世纪法学规划教材”。

我们深信,中国的法律教育事业将在改革和发展中不断壮大;我们承诺,本套“21 世纪法学规划教材”,以及本社所有法律教育图书都将在发展中不断更新和超越。本着竭诚为法律和法律教育发展服务,竭诚为读者服务之宗旨,我们愿更加敬业,与广大读者和作者一起,共同创造法治事业及法律教育事业的美好未来。

法律出版社

主 编 简 介

高富平 法学博士,华东政法大学教授、博士生导师、民法研究中心主任、知识产权学院院长。曾在墨西哥国立自治大学访学,美国天普大学(富布赖特项目)访学各一年;主要研究领域:物权法、房地产法、电子商务法和知识产权法。主持完成多项国家和省部级课题,出版《物权法原论》(三卷本)、《土地使用权和用益物权》、《中国物权法:制度设计与创新》、《物权法专论》等专著,发表《民法法典化的历史回顾》等论文七十余篇。兼任中国电子商务协会政策法律委员会副主任兼秘书长、上海市立法咨询委员、中国法学会民法学研究会理事等社会职务。

第二版修订说明

自 2005 年出版之后,本书得到广大读者的认可和厚爱。为了使本书与时俱进,反映最新立法和理论研究成果,我们对本书进行了第一次修订。

本次修订主要内容是:第一,配合《合伙企业法》等法律的出台,对民事主体一编做了调整,删除了第 6 章“自然人特殊形式”,将其内容调整为第 8 章“非法人团体”,并将“两户”问题并入第 3 章讨论;第二,根据《物权法》对物权法编进行了重新撰写;第三,合同法总论和分论作了大幅度修改,主要是增加了有针对性问题的论述,使各章论述比原来更加丰满和深入;第四,侵权部分增加了雇主责任等内容,以使特殊情形下侵权责任承担论述更加完整;第五,其余章节主要是修正错误、补充新内容,增加提示性、阅读性内容等。这些说明部分,不是本科生在课堂上必须掌握的内容,仅供自学理解和进一步研究之用。

作为教材,本书已为我校及一些兄弟院校所采用,其第二版将列入法律出版社的“21 世纪法学规划教材”,也使本书跻身主流教材系列。本书在体例上和内容上均具有一定创新性,本书亦可以作为各种层次读者学习和研究民法辅助读物。我们将继续吸收批评意见,使本书日臻完善。

本书合同法分论原由戴永盛副教授承担,第二版改由韩强(第 30 章和第 31 章)、吴一鸣(第 32 章至第 35 章和第 37 章)、董美根(第 36 章)在原稿基础上完成修订;其余章节均由第一版作者完成修订工作。我的学生吴志强对全书进行了校对。

高富平

2009 年 8 月 1 日

目 录

绪 论

第1章 民法学基础	(3)
§ 1.1 民法的概念	(3)
1.1.1 民法之含义	(3)
1.1.2 民事权利	(6)
1.1.3 民事义务	(7)
§ 1.2 民法的私法性	(10)
1.2.1 私法和公法	(10)
1.2.2 民法是私法	(12)
1.2.3 民法在法律体系中的地位	(15)
§ 1.3 民法基本原则	(18)
1.3.1 民法基本原则:一般概述	(18)
1.3.2 我国民法基本原则	(21)
1.3.3 民法基本原则的功能	(25)
§ 1.4 民法适用范围	(26)
1.4.1 民法对主体的效力	(27)
1.4.2 民法在空间上的效力	(27)
1.4.3 民法在时间上的效力	(27)
第2章 民法学方法论	(29)
§ 2.1 民法法律渊源:解释与适用	(29)
2.1.1 民法法律渊源	(29)
2.1.2 民法法典化:民法典制定	(34)
2.1.3 民法适用与解释	(35)
§ 2.2 民法学学习和研究方法	(45)
2.2.1 民法学习方法	(45)
2.2.2 民法学研究方法	(47)

第一编 民事主体制度

第3章 自然人	(53)
§ 3.1 民事主体制度基础	(53)
3.1.1 民事主体概述	(53)
3.1.2 民事主体资格:人格与权利能力	(54)
3.1.3 民事主体的行为能力	(55)
3.1.4 民法上的人:自然人在民法中的地位	(56)
§ 3.2 自然人:权利能力	(57)
3.2.1 自然人及其权利能力	(57)
3.2.2 自然人民事权利能力的取得和终止:出生和死亡	(59)
§ 3.3 自然人:民事行为能力	(60)
3.3.1 自然人行为能力概说	(60)
3.3.2 自然人行为能力:现行法律规定	(61)
3.3.3 公民民事行为能力的法律宣告	(64)
3.3.4 自然人行为能力的补救:监护制度或法定代理人制度	(64)
§ 3.4 自然人:宣告失踪和死亡	(64)
3.4.1 宣告失踪	(64)
3.4.2 宣告死亡	(67)
§ 3.5 自然人:身份信息	(69)
3.5.1 自然人身份识别:身份信息概述	(69)
3.5.2 姓名	(70)
3.5.3 住所	(72)
3.5.4 身份证明文件	(73)
§ 3.6 自然人从事商事活动:自然人商事主体概述	(74)
3.6.1 自然人特殊形式:自然人从事商事活动	(74)
3.6.2 个体工商户和农村承包经营户	(75)
第4章 自然人人格权	(79)
§ 4.1 人格权和身份权概述	(79)
4.1.1 人身权	(79)
4.1.2 一般人格权和具体人格权	(83)
4.1.3 人格权保护的法律框架	(86)
§ 4.2 具体人格权	(89)
4.2.1 生命健康权	(89)
4.2.2 姓名权	(90)

4.2.3 肖像权	(90)
4.2.4 名誉权和荣誉权	(91)
4.2.5 隐私权	(92)
§4.3 法人人格权	(96)
4.3.1 法人名称权	(96)
4.3.2 法人名誉权和荣誉权	(96)
4.3.3 其他组织的人格权问题	(97)
第5章 自然人身份关系:监护和亲属制度	(98)
§5.1 自然人行为能力的补救:监护	(98)
5.1.1 监护	(98)
5.1.2 监护人设定	(100)
5.1.3 未成年人监护人	(101)
5.1.4 精神病人的监护人	(103)
5.1.5 单位监护和监护主管机关	(103)
5.1.6 监护人的职责和责任	(104)
5.1.7 监护的撤销	(105)
§5.2 自然人身份关系:亲属制度导论	(106)
5.2.1 婚姻、家庭和亲属:身份关系	(106)
5.2.2 亲属的分类	(107)
5.2.3 亲属关系:亲属权	(107)
§5.3 夫妻关系:配偶权	(109)
5.3.1 夫妻关系的缔结	(109)
5.3.2 夫妻关系的内容:配偶权	(110)
5.3.3 夫妻关系的解除:配偶权的终止	(112)
§5.4 父母子女关系:亲权	(113)
5.4.1 父母子女关系成立	(113)
5.4.2 父母子女关系:亲权	(115)
第6章 法人	(116)
§6.1 法人制度概述	(116)
6.1.1 法人制度的产生	(116)
6.1.2 法人独立性	(118)
6.1.3 法人类型	(121)
§6.2 法人的权利能力和行为能力	(125)
6.2.1 法人的民事权利能力	(125)
6.2.2 法人的民事行为能力	(127)
6.2.3 法人的责任能力	(128)

4 民法学(第二版)

6.2.4 法人住所	(128)
§ 6.3 法人机关、法人责任及其承担	(129)
6.3.1 法人机关	(129)
6.3.2 法人责任及其承担	(131)
§ 6.4 法人的设立、变更和终止	(134)
6.4.1 法人设立概述	(134)
6.4.2 法人成立的条件	(135)
6.4.3 法人变更	(139)
6.4.4 法人的终止	(140)
§ 6.5 法人分支机构	(141)
6.5.1 法人分支机构的基本概念	(141)
6.5.2 分支机构的法律地位	(142)
6.5.3 分支机构的法律规范	(142)
第7章 非法人社团	(144)
§ 7.1 非法人团体概述	(144)
7.1.1 非法人团体	(144)
7.1.2 第三类民事主体	(145)
§ 7.2 个人独资企业	(147)
7.2.1 个人独资企业的主体地位	(147)
7.2.2 个人独资企业的资产和经营	(148)
7.2.3 个人独资企业的责任承担	(149)
§ 7.3 合伙一般原理	(149)
7.3.1 合伙的含义	(149)
7.3.2 合伙企业的主体地位	(151)
§ 7.4 合伙企业:具体规则	(152)
7.4.1 合伙企业的成立	(152)
7.4.2 合伙企业的经营:合伙事务执行	(154)
7.4.3 合伙企业财产、盈余分配和责任承担	(156)
7.4.4 合伙人变更:入伙和退伙	(157)
7.4.5 合伙企业的终止和清算	(159)
§ 7.5 合伙企业的特殊形式	(160)
7.5.1 特殊的普通合伙企业	(160)
7.5.2 有限合伙企业	(161)
7.5.3 隐名合伙	(162)

第二编 民事权利体系:发生根据和保护

第8章 民事权利体系	(165)
§ 8.1 民事权利体系概说	(165)
8.1.1 民事权利构成:民事权利法律分析	(165)
8.1.2 民事权利基本分类	(167)
§ 8.2 财产权:物权	(168)
8.2.1 物权总论	(168)
8.2.2 所有权	(169)
8.2.3 限制物权	(170)
8.2.4 特殊物权	(171)
§ 8.3 财产权:知识产权、股权和债权	(171)
8.3.1 知识产权	(171)
8.3.2 股权	(172)
8.3.3 债权	(173)
§ 8.4 非财产权	(174)
8.4.1 人格权	(174)
8.4.2 身份权(亲属权)	(174)
8.4.3 社员权	(174)
§ 8.5 民事权利的类型化:民事权利的法律分析工具	(175)
8.5.1 支配权、请求权、形成权和抗辩权	(176)
8.5.2 绝对权与相对权	(180)
8.5.3 主权利与从权利	(180)
8.5.4 基础权与救济权	(181)
8.5.5 既得权与期待权	(181)
第9章 民事权利变动的根据:法律事实	(182)
§ 9.1 民事权利变动与民事法律事实	(182)
9.1.1 民事权利变动	(182)
9.1.2 民事法律事实的概念和特征	(183)
9.1.3 民事法律事实的分类	(184)
9.1.4 民事法律事实构成	(186)
§ 9.2 法律行为概述	(186)
9.2.1 法律行为的含义和制度意义	(186)
9.2.2 法律行为的类型	(188)
§ 9.3 法律行为的核心:意思表示	(193)

9.3.1	意思表示的概念和构成要素	(193)
9.3.2	意思表示的发出与生效	(196)
9.3.3	意思表示内容的确认	(197)
§ 9.4	法律行为要件和解释	(201)
9.4.1	法律行为的要件	(201)
9.4.2	法律行为的解释	(205)
§ 9.5	法律行为效力	(206)
9.5.1	无效法律行为	(206)
9.5.2	可撤销或可变更的法律行为	(211)
9.5.3	效力待定的法律行为	(213)
§ 9.6	条件和期限	(215)
9.6.1	法律行为效力的附款	(215)
9.6.2	条件	(215)
9.6.3	期限	(218)
9.6.4	法律行为附条件或附期限的限制	(219)
9.6.5	条件、期限与负担	(220)
第10章	代理	(222)
§ 10.1	代理制度概述	(222)
10.1.1	代理基本概念和理论	(222)
10.1.2	代理:适用范围、要件和种类	(225)
10.1.3	代理权	(228)
§ 10.2	代理具体制度	(231)
10.2.1	法定代理基本规则	(231)
10.2.2	委托代理(意定代理)基本规则	(231)
10.2.3	复代理	(233)
10.2.4	无权代理	(235)
第11章	民事权利行使:限制和保护	(239)
§ 11.1	民事权利行使的内容限制	(239)
11.1.1	权利行使的原则和界限	(239)
11.1.2	权利不得滥用原则	(240)
11.1.3	民事权利内容和行使的具体限制性规范	(242)
§ 11.2	权利保护或救济	(243)
11.2.1	权利维护:自力救济和公力救济	(243)
11.2.2	自助行为	(244)
11.2.3	正当防卫	(245)
11.2.4	紧急避险	(246)

§ 11.3 民法上的时间:期日和期间	(248)
11.3.1 民法上的时间的意义和类型	(248)
11.3.2 期日	(249)
11.3.3 期间	(249)
§ 11.4 诉讼时效制度	(251)
11.4.1 时效和诉讼时效	(251)
11.4.2 诉讼时效成就的要件和后果	(252)
11.4.3 诉讼时效的期间概述	(254)
11.4.4 诉讼时效期间的始点	(255)
11.4.5 诉讼时效的中止、中断和延长	(256)
11.4.6 权利保护的最长期限	(258)
11.4.7 除斥期间	(259)

第三编 物 权

第12章 民法上的物	(263)
§ 12.1 民法上的物:概念和分类	(263)
12.1.1 民法上的物:公有物和私有物	(263)
12.1.2 民法上的物:有形物和无形物	(264)
12.1.3 民法上的有形物:成为所有权客体的条件	(266)
12.1.4 民法上的物的基本分类	(268)
12.1.5 有形物的分类:普通有形物和特殊有形物	(269)
§ 12.2 物的基本分类:动产和不动产	(270)
12.2.1 动产和不动产概述	(270)
12.2.2 不动产	(271)
12.2.3 动产	(273)
12.2.4 动产和不动产划分的意义	(274)
§ 12.3 物的法律分类	(275)
12.3.1 主物和从物	(275)
12.3.2 单独物和集合物	(276)
12.3.3 可替代物和不可替代物(种类物和特定物)	(277)
12.3.4 消耗物或非消耗物	(278)
12.3.5 原物与孳息	(279)
第13章 物权与物权法	(280)
§ 13.1 占有和物权	(280)
13.1.1 占有和物权的基本概念	(280)

13.1.2 法律对占有的保护	(282)
13.1.3 占有的分类及其意义	(284)
§ 13.2 物权	(287)
13.2.1 物权的特征:兼与债权比较	(287)
13.2.2 物权是一个体系:物权种类	(290)
13.2.3 物权效力	(292)
§ 13.3 物权法	(294)
13.3.1 物权法调整财产的归属和利用	(294)
13.3.2 物权法的宪法基础	(295)
13.3.3 物权法的特征	(296)
第14章 物权保护性权利和物权公示	(297)
§ 14.1 物权保护性权利概述	(297)
14.1.1 物权保护性权利:物上请求权和损害赔偿请求权	(297)
14.1.2 物上请求权的内容	(299)
14.1.3 物上请求权与消灭时效	(300)
§ 14.2 物上请求权行使要件	(301)
14.2.1 确认物权请求权	(301)
14.2.2 排除妨害请求权	(301)
14.2.3 原物返还请求权	(303)
14.2.4 恢复原状请求权	(304)
14.2.5 相关问题	(305)
§ 14.3 物权的公示	(306)
14.3.1 物权公示:对抗效力的来源	(306)
14.3.2 占有的公示效力	(307)
14.3.3 登记簿的公示效力	(308)
§ 14.4 物权公示的公信力	(309)
14.4.1 公示的公信力的法理基础	(309)
14.4.2 动产占有公信力及其适用	(309)
14.4.3 物权登记公示的公信力原则及其适用	(311)
14.4.4 公示和公信原理在物权领域的适用	(312)
§ 14.5 物权证明	(313)
14.5.1 物权证明:公示手段公信力绝对效力的否认	(313)
14.5.2 举证责任	(314)
第15章 所有权及我国财产归属制度	(316)
§ 15.1 所有权的一般分析	(316)
15.1.1 所有权的法律意义	(316)

15.1.2 所有权的内容:所有权的权能	(317)
15.1.3 所有权的特征及修正	(319)
§ 15.2 所有权的实现:对所有权的动态考察	(321)
15.2.1 所有权实现的含义及方式	(321)
15.2.2 所有权实现方式的转变对物权法的影响	(322)
§ 15.3 我国财产的归属:现行规范和民法调整问题	(324)
15.3.1 所有制与三种财产所有权形式	(324)
15.3.2 全民所有和国家所有	(325)
15.3.3 集体所有	(328)
15.3.4 个人所有	(331)
§ 15.4 物权法上的平等保护原则	(332)
15.4.1 平等保护的涵义	(332)
15.4.2 国有财产与物权法上的平等保护	(333)
第16章 我国的不动产权	(335)
§ 16.1 我国土地归属和利用体制:土地使用权制度	(335)
16.1.1 我国土地归属和利用体制	(335)
16.1.2 可流转的土地使用权制度的创立及特征	(336)
16.1.3 物权法对建设用地使用权制度的规范概述	(337)
16.1.4 划拨土地使用权的性质和特征	(339)
16.1.5 多种土地使用权并存及其归并问题	(341)
16.1.6 出让土地使用权的取得	(342)
§ 16.2 房屋所有权与土地使用权关系	(344)
16.2.1 房屋和房屋所有权形态	(344)
16.2.2 房屋与土地产权结构安排:一般分析	(345)
16.2.3 我国现行制度安排及存在的问题	(346)
16.2.4 土地使用权终止与房屋所有权之关系	(348)
§ 16.3 不动产权登记制度	(350)
16.3.1 不动产登记基本制度规范	(350)
16.3.2 我国现行不动产登记制度	(352)
16.3.3 不动产登记制度的完善	(355)
第17章 所有权的特殊形态	(356)
§ 17.1 共同所有	(356)
17.1.1 共有概述	(356)
17.1.2 共有人内部关系:按份共有与共同共有	(357)
17.1.3 共有制度的具体规则	(360)
17.1.4 共有物的分割以及共有关系的终止	(363)

17.1.5 共有规则的适用:准共有	(365)
§ 17.2 建筑物区分所有	(366)
17.2.1 区分所有和共同所有	(366)
17.2.2 区分所有的复合性特征	(367)
17.2.3 专有部分和专有权	(368)
17.2.4 共用部分和共有权	(369)
17.2.5 共用部分共有权的内容和行使	(371)
17.2.6 物业管理基本法律制度	(372)
第18章 物权的原始取得	(377)
§ 18.1 物权取得概述	(377)
18.1.1 物权的取得	(377)
18.1.2 物权变动及其规则	(379)
§ 18.2 生产、孳息和建筑	(380)
18.2.1 生产:劳动和投资	(380)
18.2.2 孳息	(381)
18.2.3 建筑	(382)
§ 18.3 先占、发现和拾得	(383)
18.3.1 先占	(383)
18.3.2 发现	(384)
18.3.3 拾得	(385)
§ 18.4 添附	(388)
18.4.1 附合	(388)
18.4.2 混合	(389)
18.4.3 加工	(390)
18.4.4 添附小结	(391)
§ 18.5 善意取得	(391)
18.5.1 无权处分与善意取得	(391)
18.5.2 善意取得的共同要件	(394)
18.5.3 善意取得中的一些疑难问题	(397)
18.5.4 善意取得的法律效果	(398)
§ 18.6 时效取得	(399)
18.6.1 概念和意义	(399)
18.6.2 取得时效的法律规范问题	(400)
第19章 物权的继受取得:物权移转规则	(402)
§ 19.1 我国物权移转的基本规则	(402)
19.1.1 物权法之前的物权变动规则	(402)

19.1.2	物权法规定的物权变动规则概述	(403)
19.1.3	动产物权变动规则	(403)
19.1.4	登记效力规则	(405)
§ 19.2	物权变动的基础行为:物权行为理论和移植	(407)
19.2.1	物权行为理论	(407)
19.2.2	物权行为影响下的我国物权变动规则	(410)
§ 19.3	不动产所有权移转特殊问题	(413)
19.3.1	不动产物权变动规则应用问题	(413)
19.3.2	权利移转时间和风险责任的承担	(414)
19.3.3	转让人与受让人在所有权正式移转前的权利和义务	(415)
19.3.4	一物二卖情形的处理规则	(415)
第 20 章	家庭财产和遗产继承	(417)
§ 20.1	家庭财产和夫妻财产	(417)
20.1.1	家庭财产和夫妻财产概述	(417)
20.1.2	约定财产体制	(418)
20.1.3	法定财产体制	(420)
20.1.4	离婚时夫妻共同财产的分割	(422)
§ 20.2	遗产和继承方式	(425)
20.2.1	遗产及其继承方式	(425)
20.2.2	法定继承	(427)
20.2.3	遗嘱继承	(430)
20.2.4	遗赠和遗赠扶养协议	(435)
§ 20.3	遗产分割和财产权利取得	(438)
20.3.1	继承开始	(438)
20.3.2	继承权的行使	(439)
20.3.3	继承权的丧失	(440)
20.3.4	遗产分割	(441)
第 21 章	我国的用益物权制度	(444)
§ 21.1	用益物权制度概述	(444)
21.1.1	用益物权概述	(444)
21.1.2	地役权	(447)
21.1.3	人役权	(449)
21.1.4	永佃权和地上权	(452)
§ 21.2	我国的用益物权制度	(454)
21.2.1	我国物权法规定的用益物权体系	(454)
21.2.2	关于我国的用益物权体系问题	(457)