



法官说法丛书

FA GUAN SHUO FA
CONG SHU

法官告诉您

怎样打官司

牛 丽 / 主编



● 法官说法丛书

是您学法用法的良师益友

● 法官说法丛书

是您维护合法权益的权威顾问

● 法官说法丛书

是您了解是您打官司的制胜法宝

● 法官说法丛书

是您了解法官断案的方便平台

● 法官说法丛书

是您进行法律自助的有力武器

吉林人民出版社



法官说法丛书

FA GUAN SHUO FA
CONG SHU

法官告诉您 怎样打担保官司

牛 丽 / 主编

吉林人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

法官告诉您怎样打担保官司 / 牛丽主编 —2 版.

长春:吉林人民出版社,2010.12

(法官说法丛书)

ISBN 978-7-206-07293-2

I. ①法…

II. ①牛…

III. ①担保法—基本知识—中国

IV. ①D923.3

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 228417 号

法官告诉您怎样打担保官司

主 编:牛 丽

责任编辑:刘士琳

封面设计:孙浩瀚

责任校对:杨立云

吉林人民出版社出版(长春市人民大街 7548 号 邮政编码:130022)

制 版:吉林人民出版社图文设计印务中心

印 刷:延边新华印刷有限公司

开 本:660mm×950mm 1/16

印 张:11 字数:123 千字

标准书号:ISBN 978-7-206-07293-2

版 次:2011 年 1 月第 2 版 印 次:2011 年 1 月第 1 次印刷

定 价:17.00 元

如发现印装质量问题,影响阅读,请与印刷厂联系调换。

《法官说法丛书》编委会

丛书主编 张世琦 刘士琳 程凤义

编委会委员 (按姓氏笔画)

丁 萍	王 光	牛 丽	公 民	尹量建
石文峰	龙英海	由 力	曲海军	伍彦俊
刘 山	刘士琳	刘文舸	刘丽霞	杜甲华
李 蕊	李亚斌	李春华	李美荣	李路华
杨九屹	杨兆峰	杨翠萍	杨德庆	吴凤君
何永昌	何连涛	佟丽萍	张 莉	张尤佳
张世琦	张东辉	张会永	张丽佳	张宝利
张俊英	陈佳茵	陈秋红	周 全	赵 凯
赵建国	郝建设	逢竹林	洪 波	洪晓梅
姚天冲	高 兵	高艳军	郭文丽	涂世奎
黄书立	曹允志	常文革	隋 军	韩天骥
韩志国	程凤义	解玉环	路 刚	魏 斌

选题策划 刘士琳

本册主编 牛 丽
参编人员 (按姓氏笔画)
丁 萍 王雪娟
牛 丽 李晓棠
解玉环



前言

以前人们常说，“学好数理化，走遍全天下”。现在不同了。当今是市场经济时代，是法制建设日益健全的时代。搞经济活动，只懂数、理、化而不会签合同，有了纠纷不会依法处理，不会打官司，不懂得运用法律武器来维护自己的合法权益，这肯定不行。因此，我们可以肯定地说，在当今，不懂法律常识，不会依法处理问题，不是完全的文化人，其经营、事业的发展肯定会受到影响。

官司，因其性质不同，打法也不同。比如刑事官司，公诉机关说某人有罪，就得拿出有罪的证据，没有证据硬说人家有罪，甚至把人拘留了、逮捕了，弄错了，不仅要向人家赔礼道歉，还必须赔偿由此造成的经济损失。公诉机关不能说出类似“你说你无罪，你有证据吗？”这样的话，因为公诉刑事案件，公诉机关必须拿出证明被告人有罪的证据。但民事案件就不同了。张三说李四欠他5万元不还，并且向法院起诉了，张三就要提出李四欠钱的证据；李四为了说明自己不欠钱，也必须拿出不欠钱的证据，说明不欠张三的钱，或者说明张三的证据是虚假的。如果李四拿不出，光有张三的证据，李四就有可能败诉，不得不偿还张三5万元。

官司有三种，即：刑事、民事、行政这三种。人们打官





司，或者司法机关处理这三种案件，都必须严格执行《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》和《行政诉讼法》所规定的步骤、程序，否则就无法保证案件的质量，无法保护当事人的合法权益。

干什么事情都一样，都得有一定的程序、步骤。生活中有些事情违反了正常程序，做错了，可以重做；但打官司是个严肃问题，不允许拿当事人的合法权益当儿戏。

为了确保案件质量，保护当事人的合法权益，国家制定了《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》和《行政诉讼法》等程序法律。这些法律，是法学的基本常识，也是打官司的基本常识。不管打什么样的官司，司法机关和当事人，都必须遵守和执行这些法律。



为了满足广大读者学习法律知识、运用法律维护合法权益的需要，吉林人民出版社邀请正在从事审判工作的我来编写这套《法官说法丛书》，我也深知出版这套丛书的必要，然而，我是在职法官，繁重的办案任务，使我不能抽出更多的时间来写这套书，我只好邀请资深的法学专家、学者、教授们和我一起来完成这项任务。书稿写完后，交给我，由我对这套书各册进行统稿审阅。我认为内容正确无误，这才交给吉林人民出版社编审出版。

我们深信，这套书的出版，会为广大公民学法、用法带来方便，为正在或准备打官司的人提供帮助。同时，这套书也是普及法律知识的简明教材。我们的愿望如此，我们会如愿以偿。

丛书主编 张世琦

2010年12月





目 录

担 保

1. 什么是担保?	<u>1</u>
2. 担保有哪些特点?	<u>2</u>
3. 哪些情况下可以设立担保?	<u>4</u>
4. 担保有哪些种类?	<u>5</u>
5. 物的担保与人的担保哪一种更具优越性?	<u>6</u>
6. 担保的方式有哪些?	<u>7</u>
7. 担保活动应遵循哪些基本原则?	<u>9</u>
8. 担保合同无效与担保合同不成立是否相同?	<u>10</u>
9. 主合同无效,担保合同是否也无效?	<u>11</u>
10. 哪些情况可导致担保合同本身无效?	<u>11</u>
11. 构成无效担保合同法律责任的条件有哪些?	<u>12</u>
12. 无效担保合同法律责任的	



目

录





形式有哪些?	<u>13</u>
13. 什么是反担保? 反担保与担保是什么关系?	<u>15</u>
14. 如何设立反担保? 反担保合同应包括哪些内容?	<u>16</u>
15. 反担保成立后一定能实现吗?	<u>17</u>

保 证

1. 什么是保证?	<u>18</u>
2. 保证人应当具有怎样的资格?	<u>19</u>
3. 哪些民事主体可以作保证人?	<u>20</u>
4. 国家机关是否可以作保证人?	<u>21</u>
5. 国家机关的无效保证行为给债权人造成了损失, 保证人是否应当承担赔偿责任?	<u>22</u>
6. 公益法人是否可以作保证人?	<u>23</u>
7. 企业法人的分支机构和职能部门是否可以作保证人?	<u>23</u>
8. 政府及其所属部门能否强令银行等金融机构或企业为他人提供担保?	<u>24</u>
9. 什么是共同保证?	<u>25</u>





10. 共同保证人承担保证责任的方式有哪些?	<u>26</u>
11. 什么是保证合同? 保证合同有哪些种类?	<u>27</u>
12. 怎样订立保证合同?	<u>27</u>
13. 保证合同应当包括哪些内容?	<u>28</u>
14. 保证的方式有哪些?	<u>29</u>
15. 一般保证具有哪些特点?	<u>31</u>
16. 什么是抗辩权? 保证人享有哪些抗辩权?	<u>32</u>
17. 什么是先诉抗辩权? 如何行使先诉抗辩权?	<u>32</u>
18. 哪些情况下保证人不得行使先诉抗辩权?	<u>34</u>
19. 保证人如何行使债务人的抗辩权?	<u>35</u>
20. 保证人承担保证责任的条件有哪些?	<u>36</u>
21. 保证担保的范围如何?	<u>37</u>
22. 债权人将主债权转让给第三人的, 保证人是否继续承担保证责任?	<u>38</u>
23. 债务人转让债务的, 保证人是否继续承担保证责任?	<u>39</u>
24. 债权人与债务人协议变更主合同的, 保证人是否继	



续承担保证责任?	<u>40</u>
25. 什么是保证期间?	<u>41</u>
26. 一般保证的保证期间如何确定?	<u>42</u>
27. 连带责任保证的保证期间如何确定?	<u>43</u>
28. 什么是保证期间中断? 保证期间中断会产生怎样的效果?	<u>44</u>
29. 保证担保与物的担保并存时, 保证责任如何承担?	<u>44</u>
30. 哪些情况下保证人不承担保证责任?	<u>45</u>
31. 保证人承担保证责任后是否享有向债务人追偿的权利?	<u>46</u>
32. 保证人行使追偿权需要具备哪些条件?	<u>47</u>
33. 保证人追偿权的范围如何?	<u>48</u>
34. 保证人如何实现追偿权?	<u>49</u>
35. 保证人是否可以行使预先追偿权?	<u>50</u>

抵 押

1. 什么是抵押权?	<u>51</u>
2. 哪些财产可以抵押?	<u>52</u>
3. 抵押人是否可以超额抵押?	<u>54</u>





4. 抵押财产的价值大于所担保债权的余额部分怎么办?	55
5. 同一财产向两个以上抵押权人抵押的, 按怎样的顺序清偿?	56
6. 以地上建筑物设定抵押的, 其占用范围内的土地使用权是否应一并抵押?	56
7. 哪些财产不得设定抵押?	57
8. 什么是抵押合同? 抵押合同有哪些种类?	59
9. 抵押合同应当包括哪些内容?	59
10. 订立绝押合同是否有效?	61
11. 哪些财产设定抵押必须办理抵押物登记? 到哪里登记?	61
12. 当事人是否可以自愿办理抵押物登记?	63
13. 如何办理抵押物登记?	63
14. 办理抵押物登记应提交哪些文件?	64
15. 抵押担保的范围如何?	66
16. 抵押权的效力是否及于抵押物被扣押后的孳息?	67
17. 抵押已出租的财产对原租赁合同会产生何种影响?	68





18. 抵押物处分权的行使要受到哪些限制?	68
19. 抵押权受侵害时, 抵押权人享有哪些权利?	69
20. 抵押权消灭的原因有哪些?	70
21. 抵押权消灭有哪些后果?	71
22. 抵押权实现的条件是什么?	72
23. 抵押权实现的方式有哪些?	72
24. 抵押物灭失的法律后果如何?	74
25. 什么是最高额抵押? 最高额抵押适用于哪些情况?	74
26. 最高额抵押合同应具备哪些内容?	75
27. 最高额抵押的主合同债权能否转让?	75

质 押

1. 什么是质押? 质押与抵押有何不同?	77
2. 订立质押合同应当采取怎样的形式?	78
3. 质押合同何时生效?	79
4. 质押合同包括哪些内容?	79
5. 订立流质契约是否有效?	81
6. 质押担保的范围如何?	81
7. 质物所生的孳息归谁收取?	82
8. 质权人是否有妥善保管质	





物的义务?	<u>83</u>
9. 当质物有损坏或价值明显减少的可能时, 质权人如何保护自己的债权?	<u>84</u>
10. 质权实现应当具备哪些条件?	<u>85</u>
11. 质权实现后, 质押担保的第三人是否有权向债务人追偿?	<u>85</u>
12. 因质物灭失所得的赔偿金应否作为出质财产?	<u>86</u>
13. 质权是否随债权的消灭而消灭?	<u>86</u>
14. 什么是权利质押? 哪些权利可以质押?	<u>87</u>
15. 有价证券债权质押合同生效的时间及效力如何?	<u>88</u>
16. 股票、股份质押合同生效的时间及效力如何?	<u>89</u>
17. 知识产权质押合同生效的时间及效力如何?	<u>90</u>

留 置

1. 什么是留置权?	<u>91</u>
2. 留置权的成立要件有哪些?	<u>92</u>
3. 留置担保的范围如何?	<u>93</u>
4. 留置的适用范围如何?	<u>94</u>





- | | |
|--------------------|-----------|
| 5. 哪些财产不得作留置物? | <u>95</u> |
| 6. 留置人对留置物负有怎样的义务? | <u>95</u> |
| 7. 实现留置权的条件有哪些? | <u>96</u> |
| 8. 实现留置权的程序如何? | <u>97</u> |
| 9. 实现留置权的方法有哪些? | <u>98</u> |
| 10. 留置权消灭的原因有哪些? | <u>99</u> |

定 金

- | | |
|--------------------------|------------|
| 1. 什么是定金? 定金的性质如何? | <u>101</u> |
| 2. 定金有哪些种类? | <u>102</u> |
| 3. 定金有怎样的法律效力? | <u>103</u> |
| 4. 什么是定金罚则? 定金罚则的适用条件如何? | <u>104</u> |
| 5. 单方违约时定金罚则如何适用? | <u>104</u> |
| 6. 如何订立定金合同? | <u>105</u> |
| 7. 定金合同的生效要件有哪些? | <u>106</u> |
| 8. 如何确定定金的数额? | <u>106</u> |
| 9. 定金与预付款是否相同? | <u>107</u> |

担保诉讼

- | | |
|-------------------|------------|
| 1. 什么是诉讼时效? | <u>109</u> |
| 2. 诉讼时效与保证期间是否相同? | <u>110</u> |





3. 保证期间、诉讼时效期间 届满，担保权人是否还享 有起诉权？	<u>111</u>
4. 担保权人主张权利对诉讼 时效有何影响？	<u>112</u>
5. 担保权人因某种事由而无 法在诉讼时效期间内起诉 怎么办？	<u>113</u>
6. 担保权人怎样向人民法院 申请财产保全？	<u>114</u>
7. 如何对一般保证人的财产 采取财产保全措施？	<u>115</u>
8. 对非抵押财产是否可以采 取财产保全措施？	<u>115</u>
9. 对质物是否可以采取财产 保全？	<u>116</u>
10. 担保权人是否可以申请先 予执行？	<u>116</u>
11. 怎样确定担保纠纷诉讼的 管辖？	<u>117</u>
12. 怎样确定担保纠纷案件的 被告？	<u>120</u>
13. 提起担保纠纷诉讼应当具 备哪些条件？	<u>122</u>
14. 怎样撰写民事起诉状？	<u>123</u>
15. 怎样撰写民事答辩状？	<u>128</u>
16. 担保纠纷案件怎样交纳诉	



讼费?	131
17. 担保权人起诉后是否可以撤回起诉?	134
18. 担保纠纷案件当事人是否可以委托代理人进行诉讼?	135
19. 担保纠纷案件当事人享有哪些诉讼权利? 承担哪些诉讼义务?	136
20. 人民法院审理第一审担保纠纷案件的程序如何?	137
21. 担保纠纷案件当事人不服人民法院第一审判决、裁定怎么办?	139
22. 怎样撰写民事上诉状?	140
23. 担保纠纷案件当事人应当通过哪个人民法院提出上诉?	144
24. 担保纠纷案件当事人上诉后是否可以撤回上诉?	145
25. 人民法院采用怎样的方式审理担保纠纷上诉案件?	146
26. 人民法院对担保纠纷上诉案件会作出哪些处理?	147
27. 担保纠纷案件当事人不服人民法院的生效判决、裁定怎么办?	148
28. 怎样撰写再审申请书?	150

