

遇事找

法

以案设问

依法解答

条法万千

遇事犯难

谁人指点

一览豁然

借贷纠纷

中国法制出版社

遇事找法丛书

# 借 贷 纠 纷

陈贵平 编著

中国法制出版社

## 图书在版编目(CIP)数据

借贷纠纷/陈贵平编著. —北京:中国法制出版社,2004. 1

(遇事找法丛书)

ISBN 7-80182-076-2

I. 借… II. 陈… III. 借贷-纠纷-案例-分析-中国 IV. D923.85

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2004)第 000418 号

## 遇事找法丛书

### 借贷纠纷

JIEDAI JIUFEN

编著/陈贵平

经销/新华书店

印刷/河北省三河市汇鑫印务有限公司

开本/850×1168 毫米 32

印张/10.375 字数/228 千

版次/2004 年 1 月第 1 版

2004 年 1 月印刷

---

中国法制出版社出版

书号 ISBN 7-80182-076-2/D·1042

定价:16.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真:66062741

发行部电话:66062752

编辑部电话:66032924

邮购部电话:66033288

读者俱乐部电话:66026596

## 出版说明

遇到争议或纠纷怎么办？这是每个人在生活中必须面对的问题。在**讨说法、打官司、谈条件**之前您首先需要知道自己遇到的事属于哪一类，法律都有哪些规定，就您个人的情况而言胜算有几成，别小看了这些信息，它们对问题的顺利解决往往起关键作用。而法条成千上万，解决办法也不止一个，要是行家指点迷津，将会节省您不少时间和精力。

针对读者的强烈要求，我们搜集了各个领域中出现  
的现实案例，邀请各个法律领域的行家进行分析解答，  
推出这套《**遇事找法**》丛书，目的是帮遇“事”犯难的  
您找到最经济最便捷的解决办法。它与其他案例类书籍  
不同的体例特点是：

**设问** 以最贴近您生活的问题为目录，让您以最快捷的方式查找到自己关心的案例。

**案例** 每本书 200—300 个案例，力求覆盖这个领域可能发生的各种纠纷或难题，以备您对号入座，从别人经的“事”中找到自己要的答案。

**解答** 法律行家对案例和问题进行分析解答，用最简洁的话告诉您最可行的办法和最可能的结果。

**依据** 不能空口无凭，还得看法律怎么说。行家解答之后附有最可能用到的法律法规，具体到条款项，以方便查阅。

**附录** 在附录中我们收录了此类纠纷最常用到的法律法规，和正文相呼应。

本套丛书的宗旨只有一个：帮助您最便捷的解决难题。我们衷心希望本套丛书能够让遇到“事”的您在众多头绪中豁然开朗，难题迎刃而解。也期待您的宝贵意见和建议，以便我们按您的要求及时修订。

二〇〇四年一月

## 目 录

1. 百姓生活用语“债”与法律用语“债”是否完全同义? ..... (1)
2. 什么是民间借贷? 公民之间的民间借贷要注意哪些问题? ..... (2)
3. 我借钱给他人赌博是否受法律保护? ..... (3)
4. 民间借贷的利率有何限制规定? ..... (5)
5. 自然人之间的借贷可否计算复利? ..... (7)
6. 借款利息预先在本金中扣除的该如何还本计息? ..... (8)
7. 自然人之间借款合同没有约定利息的, 出借人能否要求借款人偿付利息和逾期利息? ..... (9)
8. 没有书面借据等证明文件的借款能收回吗? ..... (11)
9. 别人借款不认账, 我偷录谈话能顶数吗? ..... (13)
10. 借条因被盗或焚毁而灭失是否意味我的债务消灭? ..... (15)
11. “精神补偿费”能否当作借款追索? ..... (17)
12. “借款9000正”, 该还多少钱? ..... (18)
13. “还欠款”究竟是“还(huan)欠款”还是“还(hai)欠款”呢? ..... (19)
14. 开玩笑写欠条或借条, 我有义务还钱吗? ..... (21)
15. 我有借条为什么还会输官司? ..... (23)



16. 能否以借款用于他人而对抗债权人的还款请求权? ..... (25)
17. 我还钱后借条未收回会有什么后果? ..... (26)
18. “激情燃烧”的保证书是否有效? ..... (27)
19. 公民之间因借贷外币发生纠纷的该怎么办? ..... (29)
20. 我以借款人的名义出具借据代其借款, 借款人不承认的, 应该由谁承担还款责任? ..... (30)
21. 借款人失踪, 我该如何要回借款? ..... (32)
22. 我曾答应借款给他人就必须借给他吗? ..... (33)
23. 什么是连带债务与按份债务? ..... (34)
24. 婚姻期间一方出面的对外借款是夫妻共同债务还是一方的个人债务? ..... (35)
25. 婚前一方借款购置房屋所负债务是夫妻共同债务还是一方个人债务? ..... (37)
26. 夫妻财产协议对债务的约定能对抗债权人吗? ..... (39)
27. 夫妻离婚时对债务偿还责任的约定对债权人是否有效? ..... (40)
28. 如何识破“假离婚, 真逃债”? ..... (42)
29. 丈夫在婚前向妻子借的款, 是否因双方结为夫妻而不用偿还呢? ..... (44)
30. 丈夫生前借款, 是否应由妻子归还? ..... (46)
31. “父债子还”的说法对吗? ..... (48)
32. 帮别人借款为什么要自己还? ..... (49)
33. 我借款买彩票中了大奖, 出借人有权要求分配奖金吗? ..... (51)

34. “借条的有效期只有 2 年” 的说法对吗? ..... (52)
35. 借款未约定还款期限就不存在诉讼时效问题吗? ..... (54)
36. 我该如何避免还款请求权超过诉讼时效期间? ..... (55)
37. 什么是诉讼时效中止? ..... (57)
38. 100 元借款 20 余年未还, 法院判决 10 日还清  
对吗? ..... (60)
39. 债权超过诉讼时效期间, 当事人双方就原债务  
达成还款协议的, 出借人的债权是否受法律保护? ..... (62)
40. 债权超过诉讼时效期间, 借款人在催款通知单  
上签字或者盖章的, 出借人的债权是否还受法  
律保护? ..... (64)
41. 偿还超过诉讼时效期间的借款, 后又翻悔的,  
借款人能否得到法院支持? ..... (65)
42. 什么是借款合同? 借款合同是否必须采用书面  
形式和经过公证? ..... (66)
43. 借款合同一般包括哪些条款? ..... (67)
44. 什么是贷款人、借款人和贷款? ..... (69)
45. 借款人应当具备哪些条件? ..... (69)
46. 借款人享有哪些权利? ..... (70)
47. 借款人应承担哪些义务? ..... (71)
48. 《贷款通则》对借款人有哪些限制? ..... (72)
49. 贷款人必须具备什么条件? ..... (73)
50. 贷款人享有哪些权利? ..... (73)
51. 贷款人应承担哪些义务? ..... (74)
52. 《贷款通则》对贷款人贷款的发放行为有何限制? ..... (75)



53. 《贷款通则》对贷款程序是怎样规定的? ..... (76)
54. 借款合同有效应当具备哪些条件? ..... (78)
55. 借款合同无效有何法律后果? ..... (80)
56. 未成年人的借贷关系是否有效? ..... (81)
57. 一方以欺诈、胁迫的手段或者乘人之危, 使对方在违背真实意思的情况下所形成的借贷关系的效力如何? ..... (84)
58. 借款合同部分条款无效是否影响其他部分的效力? ..... (87)
59. 借款人在履行期届满前表明不履行合同义务的, 我该怎么办? ..... (90)
60. 债权人向第三人转让债权的, 是否须经债务人同意? ..... (92)
61. 债务转让未经债权人同意是否有效? ..... (94)
62. 公司董事长以公司名义实施的借款行为涉嫌犯罪的, 公司应否承担民事责任? ..... (95)
63. 公司董事长违反公司权限规定签订的贷款合同是否有效? ..... (97)
64. 企业之间借款合同是否有效? ..... (99)
65. 企业法人分支机构的借款应当由谁偿还? ..... (101)
66. 代理他人借款, 被代理人拒不还款的, 代理人有还款责任吗? ..... (102)
67. 表见代理人签订的贷款合同是否有效? ..... (103)
68. 公司能否以公司法定代表人变动为由拒绝偿还借款? ..... (105)
69. 公司订立贷款合同后合并或分立的该如何偿还

- 借款? ..... (106)
70. 附条件借款合同何时生效? ..... (107)
71. 附期限的借款合同何时生效? ..... (109)
72. 银行许诺贷款却未提供借款应当承担什么责任? ..... (110)
73. 什么是保底条款? ..... (112)
74. 什么是“名为联营, 实为借贷”? ..... (114)
75. 如何区别联营合同和借贷合同? ..... (116)
76. 一方投资不参加共同经营既约定收回本息和固定利润又约定因不可抗力造成损失由双方承担  
的合同是联营合同还是借贷合同? ..... (119)
77. 企业借贷合同借款方逾期不归还借款的应如何  
处理? ..... (120)
78. 如何确认公民与企业之间借贷行为效力? ..... (122)
79. 公司解散未清算, 股东是否要承担债务清偿责任? ..... (123)
80. 入股资金能否作为“借款”要求偿还? ..... (125)
81. 我能否向借款人的债务人追款? ..... (127)
82. 欠债不还的债务人, 可以把自己的房子赠送给  
别人吗? ..... (130)
83. 欠债不还的人能免除他人债务吗? ..... (133)
84. 借款人为什么不能低价处置自己的财产? ..... (134)
85. 合伙经营期间, 个人以合伙组织的名义借款,  
该由借款人偿还还是由合伙人共同偿还? ..... (137)
86. 如何清偿合伙企业到期借款? ..... (137)
87. 以自己的名义为学校借款, 校长离职后应当由  
谁偿还借款? ..... (140)

88. 如何区分委托贷款与信托贷款两类贷款行为? ..... (141)
89. 如何认定和处理以存单为表现形式的借贷纠纷  
案件? ..... (146)
90. 什么是保证和保证合同? ..... (148)
91. 哪些单位不得作为债务人的保证人? ..... (149)
92. 企业法人的分支机构或职能部门提供保证的,  
如何认定保证效力和民事责任的承担? ..... (151)
93. 共同保证人如何承担保证责任? ..... (152)
94. 借款合同的保证人未约定保证方式的, 保证人  
如何承担责任? ..... (154)
95. 借款人把借款交给保证人后还有还款义务吗? ..... (156)
96. 为他人借款担保, 保证人需要卖房为他人还债吗? ..... (158)
97. 在借贷关系中仅起联系、介绍作用的人是否承  
担保证责任? ..... (159)
98. 保证人未约定保证期间的应当如何承担保证责任? ..... (161)
99. 保证期间约定不明时, 保证人如何适用保证期  
间? ..... (163)
100. 贷款合同无效, 保证人是否还要承担保证责任? ..... (165)
101. 为“以贷还贷”的借款合同提供保证的是否承  
担保证责任? ..... (167)
102. 借贷合同无效, 保证人是否还要承担民事责任? ..... (169)
103. 公司为董事长担保是否有效? ..... (171)
104. 公司经理擅自以公司名义为公司股东提供担保  
的是否有效? ..... (173)
105. 债权转让后, 保证人是否继续承担保证责任? ..... (175)

106. 债务人转让债务的, 保证人是否继续承担保证责任? ..... (177)
- 107. 债务人转让部分债务的, 保证人是否继续承担保证责任? ..... (178)
108. 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? ..... (179)
109. 债权人对债务人实施债转股后, 担保人是否继续承担担保责任? ..... (181)
110. 恶意串通骗取保证的, 保证人是否承担保证责任? ... (183)
111. 保证人承担保证责任后能否向主债务人追偿? ..... (185)
112. 借款人破产时, 贷款银行能向保证人追索借款吗? ... (186)
113. 什么是抵押和抵押合同? ..... (188)
114. 哪些财产可以抵押? 哪些财产不可以抵押? ..... (189)
115. 抵押物登记对抵押合同效力有何影响? ..... (191)
116. 以房屋为抵押物并交付了房屋产权证但未办理抵押物登记的, 抵押合同是否有效? ..... (192)
117. 什么是最高额抵押? ..... (195)
118. 当事人之间的抵押合同是否有效? ..... (196)
119. 当事人约定的抵押期间是否影响抵押权的存续期间? ..... (197)
120. 购买作为借款抵押物的汽车, 买主是否取得抵押物的所有权? ..... (199)
121. 抵押物上设立重复抵押时, 抵押权人如何实现抵押权? ..... (200)
122. 什么是质押? ..... (202)

123. 质押合同何时生效? ..... (204)
124. 质权人是否可以将质物转质? ..... (207)
125. 股权质押何时生效? ..... (208)
126. 什么是典当? ..... (209)
127. 什么是个人住房贷款? ..... (211)
128. 个人住房贷款对象应当符合哪些条件? ..... (211)
129. 申请个人住房贷款的借款人应向贷款人提供哪  
些资料? ..... (212)
130. 个人住房贷款的程序是怎样的? ..... (212)
131. 个人住房贷款期限与利率有何规定? ..... (213)
132. 个人住房贷款对抵押有何要求? ..... (214)
133. 个人住房贷款对质押有何要求? ..... (216)
134. 个人住房贷款对保证有何要求? ..... (216)
135. 个人住房贷款对房屋保险有何要求? ..... (217)
136. 个人住房借款合同如何变更? ..... (217)
137. 个人住房贷款的借款人死亡、宣告失踪或丧失  
民事行为能力的,应当由谁履行借款合同? ..... (218)
138. 个人住房借款合同何时终止? ..... (218)
139. 个人住房贷款对抵押物或质物的处分有何规定? ..... (219)
140. 个人住房借款合同纠纷如何解决? ..... (219)
141. 借款人有哪些情形时,贷款人应对借款人追究  
违约责任? ..... (220)
142. 什么是助学贷款? ..... (221)
143. 助学贷款是否必须采取担保贷款方式? ..... (222)
144. 高等学校的在读学生申请助学贷款必须具备什

- 么条件? ..... (222)
- 145. 高等学校在读学生申请助学贷款时要作出什么  
承诺? ..... (223)
- 146. 助学贷款的最高限额和期限有何限制? ..... (223)
- 147. 助学贷款利率是否要比同期贷款利率低? ..... (224)
- 148. 助学贷款如何还本付息? ..... (224)
- 149. 助学贷款贴息有何规定? ..... (225)
- 150. 借款人如果因各种原因离开学校对贷款人有何  
义务? ..... (226)
- 151. 借款人的高等学校对贷款人有何义务? ..... (226)
- 152. 什么是办理国家助学贷款中的“四定”、“三  
考核”? ..... (227)
- 153. 贷款人如何进行贷款债权保全和清偿的管理? ..... (228)
- 154. 借贷纠纷有哪些解决途径? ..... (231)
- 155. 借款人拒不还款时, 出借人欲起诉到法院须符  
合哪些条件? ..... (233)
- 156. 什么是仲裁? 仲裁有何特点? ..... (234)
- 157. 借贷合同纠纷是否可以申请仲裁? ..... (236)
- 158. 仲裁应遵循哪些基本原则? ..... (238)
- 159. 当事人借贷合同中的仲裁条款是否有效? ..... (240)
- 160. 债权人向人民法院申请支付令时要注意什么问题? ... (241)
- 161. 债权人能否向法院起诉下落不明的借款人? ..... (244)
- 162. 借贷纠纷是否坚持司法最终解决原则? ..... (245)
- 163. 什么是公证机关赋予强制执行效力的债权文书? ..... (246)
- 164. 债权人应当在什么期限申请法院强制执行? ..... (250)

- 165. 为讨债强行扣押债务人是否合法? ..... (251)
- 166. 债务人拒不执行法院判决, 债权人应当怎么办? ..... (253)
- 167. 欠债不还要坐牢吗? ..... (255)
- 168. 为了收回借款, 伪造法院“协助执行通知书”  
的后果是什么? ..... (257)

附录:

- 中华人民共和国民法通则 (节录) ..... (259)  
(1986 年 4 月 12 日)
- 中华人民共和国合同法 (节录) ..... (273)  
(1999 年 3 月 15 日)
- 中华人民共和国担保法 ..... (292)  
(1995 年 6 月 30 日)
- 最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民法  
通则》若干问题的意见 (试行) (节录) ..... (306)  
(1988 年 1 月 26 日)
- 最高人民法院关于适用《中华人民共和国合同法》  
若干问题的解释 (一) ..... (310)  
(1999 年 12 月 19 日)
- 最高人民法院关于人民法院审理借贷案件的若干意  
见 ..... (315)  
(1991 年 7 月 2 日)



## 1. 百姓生活用语“债”与法律用语“债”是否完全同义？

老百姓常说：“杀人偿命，欠债还钱”，法律文本或文书中常见“债权人”、“债务人”等语。试问：“欠债还钱”中的“债”与法律用语的“债”是否完全同义？

**【解答】** 这涉及民间所谓的债与民法上的债的区别问题。

老百姓所谓的债专指债务，而且专指金钱债务或货币债务，如借债、欠债还钱、还债等老百姓常用语。

但是，作为法律用语的债的含义却丰富得多。债是特定当事人之间得请求为特定行为的法律关系。我国《民法通则》第八十四条规定：“债是按照合同的约定或者依照法律的规定，在当事人之间产生的特定的权利和义务关系，享有权利的人是债权人，负有义务的人是债务人。债权人有权要求债务人按照合同的约定或者依照法律的规定履行义务。”可见，民法上的债，包括债权与债务。债务的含义也不局限于金钱债务。例如：买卖合同中出卖人的交付买卖标的物 and 移转所有权的义务就是出卖人对买受人负有的债务。

可见，民间所谓的债与民法上的债的含义不尽相同。

**【法律依据】** 《中华人民共和国民法通则》第84条。



## 2. 什么是民间借贷？公民之间的民间借贷要注意哪些问题？

个体户韩某，积攒了一些钱，常有亲朋好友向他借钱。每当遇到此事，他很是为难。如不借，会得罪亲朋好友；如借的话，又怕借款人非但不还钱还生出是非。试问：韩某怎样处理借贷问题才能避免或减少纠纷呢？

**【解答】** 公民(自然人)之间、公民(自然人)与非金融机构的法人及公民与其他组织之间的借款关系俗称民间借贷。公民之间、公民与非金融机构的法人及公民与其他经济组织之间签订的借贷合同是民间借贷合同。

一般来说，民间借贷应注意以下问题：

一是借贷目的和借款用途要合法。如果明知他人借款是要用于赌博、走私、贩毒、诈骗等非法目的，要坚决拒绝借款给他人。

二是最好采用书面形式。民间借贷最好能签订借款合同。借款合同的内容包括借款种类、币种、用途、数额、利率、期限和还款方式等条款。民间借贷也可以采用借条、借据、欠条等书面形式。出借人应当妥善保存书面借款合同、借据、借条、欠条等证明借贷关系的法律文件。

三是最好要求提供担保。如果借款人还款能力有限，最好要求借款人提供可靠的担保，包括保证、抵押、质押等形式。

四是最好约定明确的还款期限。

五是利率的约定要符合国家规定，不要约定复利，利率最高不