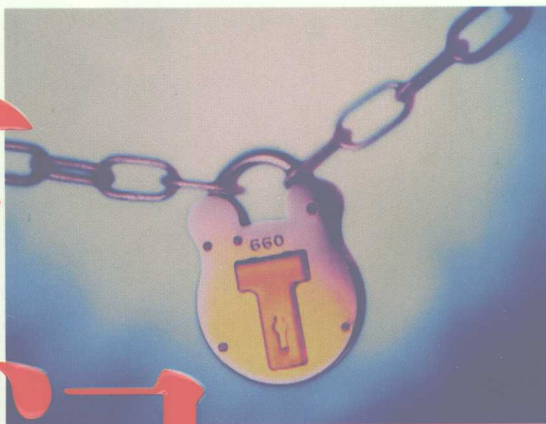


担保法

百问



主 编/牛 丽

GONGMINSHIYONGFALV
BAIWENCONGSHU

吉林人民出版社

公民实用法律百问丛书

担保法

百问

主 编/牛 丽

吉林人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

担保法百问/牛丽主编. — 长春:吉林人民出版社,2009.4

(公民实用法律百问丛书)

ISBN 978-7-206-06037-3

I.担… II.牛… III.担保法—中国—问答

IV.D923.25

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 043412 号

担保法百问

主 编:牛 丽

责任编辑:刘士琳 封面设计:张 娜 责任校对:陆 雨 李 蕊

吉林人民出版社出版 发行(长春市人民大街 7548 号 邮政编码:130022)

销售热线:0431-85378021 咨询电话:0431-85378016

印 刷:长春永恒印业有限公司

开 本:850mm×1168mm 1/32

印 张:5.25 字数:118 千字

标准书号:ISBN 978-7-206-06037-3

版 次:2009 年 4 月第 1 版 印 次:2009 年 4 月第 1 次印刷

定 价:9.00 元

如发现印装质量问题,影响阅读,请与印刷厂联系调换。

《公民实用法律百问丛书》编委会

丛书主编 刘士琳

副主编 牛丽 解玉环 由力

编委会委员 (按姓氏笔画)

丁萍	王光	王硕	王东风	王丽君
王远新	王雪娟	牛丽	公民	由力
曲海军	伍静	刘士琳	刘文舸	刘丽林
刘丽霞	刘玥辛	关巍	孙立夫	孙宇飞
孙振江	李蕊	李亚斌	李春华	李路华
杨立云	何永昌	何连涛	沈海蛟	张莉
张辉	张贝尔	张文勇	张丽佳	金永祚
金恒多	胡悦	胡玉明	姜海洋	姚天冲
柴伟	黄书立	黄志红	程诺	解玉环

选题策划 刘士琳

吉林出版集团有限责任公司

本册主编 牛 丽

参编人员 (按姓氏笔画)

丁 萍 王雪娟 牛 丽

任立斌

前言

在当今的多元化社会中，人们的思想渐趋开放，利益与追求也日趋繁杂。面对日益纷繁复杂的社会环境，人们对理想与现实的选择，往往是通过理性与完善的法律制度来实现的，而建立和维持良好的法律秩序就成为一种必然的要求和结果。有着数千年文明历史的中国传统文化，内容博大精深，但尚法、重法的精神始终占据重要的地位。随着现代国家法治建设进程的加快和文明的进步，以保障公民基本权利，实现社会公平、正义为核心内容的法律体系已初步建立，公民的法律意识和法制观念也有了普遍提高和增强。法律在保障社会共同利益的前提下，给社会的每一个成员都提供了一套合理可行的共同行为规则以及发挥个性的自由空间。

法律是专业性、技术性、实践性很强，又极具复杂性的社会科学。公民在遇到法律问题时，如果能够在浩如烟海的法律中及时、准确地查找、检索到相关法律规定实属不易，而能够准确理解，正确运用法律则更绝非易事。多年来众多志士仁人为使法律能服务于大众，在将法律化复杂于简明、化深奥于通俗的过程中付出了无穷的心力。为此，我们组织有着多年法律教学和科研工作经历的专家、学者及有着多年办案经验的法官、律师，编写了这套简明



前

言



实用的普法读物，为广大公民解答身边经常发生的法律问题，并提供法律帮助。我们的努力虽不能成浩大之功，但却本着高度的社会责任感，愿在国家法治建设与发展和维护公民合法权益的过程中尽微薄之力。通过撰写这一套全新、规范、通俗、实用的法律百问丛书，向广大读者奉献我们的最佳成果，即为我们的最大心愿。

本套丛书以关注民生、服务大众、贴近生活、权威规范为宗旨。其特点为坚持高水准与全面性、通俗性与实用性的合理结合，以现行单行法律为分册，对与公民生活密切相关的法律规定作出精要解析，准确反映立法意图，不侧重理论阐述。丛书选择公民最为关心和经常遇到的问题，依据最新法律、法规、规章以及司法解释作出直接、准确的解答，问题实际且广泛，解答注明法律依据且突出重点，全部问题以问答方式呈现，针对性强，便于查找。

我们期望并相信，通过吉林人民出版社和我们编写者的共同努力，本套丛书会在质量、效应、规模上成为一部有价值 and 意义的普法精品书籍，成为读者的良师益友，使读者在日常生活中遇到需要解答的法律问题时，能开卷有益，广有收获。由于水平和能力有限，丛书中难免存在错误和不足，我们恳请读者赐教，以求日后匡正。

丛书编委会
2009年3月



目 录

担保常识

1. 什么是担保？担保有哪些特点？	001
2. 担保法的立法目的是什么？	002
3. 担保法与物权法的关系如何？物权法 对担保法作了哪些调整？	003
4. 担保的适用范围如何？	005
5. 担保的方式有哪几种？	006
6. 担保可作怎样的分类？	008
7. 担保活动应当遵循哪些基本原则？	008
8. 什么是反担保？	009
9. 反担保与担保的关系如何？	010
10. 反担保的方式和追偿范围如何？	011
11. 怎样设立反担保？反担保合同应当包括 哪些内容？	012
12. 反担保成立后是否一定会实现？	013
13. 实现担保物权的事由有哪些？	013
14. 担保合同是否随主合同无效而无效？	014
15. 当事人是否可以约定设立独立担保？	014
16. 导致担保合同本身无效的情形有哪些？	015
17. 承担无效担保合同法律责任应当符合哪些	



目

录

条件? 016

18. 如何承担无效担保合同的法律? 017

保 证

19. 什么是保证? 什么是保证关系? 019

20. 保证人应当符合怎样的条件? 020

21. 如何确认保证人的代为清偿债务能力? 020

22. 哪些民事主体可以作保证人? 021

23. 国家机关是否可以作保证人? 022

24. 国家机关因无效保证行为给债权人造成
损失的是否应当承担赔偿责任? 024

25. 公益法人是否可以作保证人? 024

26. 从事经营活动的事业单位和社会团体是否
可以作保证人? 025

27. 企业法人的分支机构是否可以作保证人? 025

28. 企业法人的职能部门是否可以作保证人? 027

29. 是否可以强令银行等金融机构或企业为他人
提供担保? 027

30. 什么是共同保证? 共同保证有哪些种类? 028

31. 按份共同保证的保证人如何承担保证责任? 029

32. 连带共同保证的保证人如何承担保证责任? 030

33. 什么是保证合同? 保证合同应当以怎样的
形式订立? 031

34. 怎样订立保证合同? 032

35. 保证合同应当包括哪些内容? 033

36. 保证的方式有哪几种? 034

37. 什么是一般保证? 一般保证具有哪些特点? 035



38. 一般保证的保证人在怎样的情况下可以 拒绝承担保证责任?	036
39. 什么是抗辩权?	036
40. 什么是先诉抗辩权? 行使先诉抗辩权应当 具备哪些条件?	037
41. 哪些情况下保证人不得行使先诉抗辩权?	038
42. 行使先诉抗辩权会产生怎样的效果?	039
43. 对一般保证人的财产是否可以采取财产 保全措施?	040
44. 什么是连带责任保证? 什么情况下可以 要求连带责任保证人承担保证责任?	040
45. 当事人对保证方式未约定或约定不明的 应当如何处理?	041
46. 保证人如何行使债务人的抗辩权?	041
47. 保证人承担保证责任的条件有哪些?	042
48. 保证担保的范围如何?	043
49. 债权人转让债权的, 保证人是否继续承担 保证责任?	045
50. 债务人转让债务的, 保证人是否继续承担 保证责任?	045
51. 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?	046
52. 如何确定一般保证的保证期间?	047
53. 保证期间中断的法定事由有哪些? 法律 效果如何?	049
54. 如何确定连带责任保证的保证期间?	049
55. 哪些情形下保证人在保证期间免除保证	





责任?	050
56. 保证期间与诉讼时效是否相同?	051
57. 保证期间、诉讼时效期间届满, 担保权人是否还享有起诉权?	051
58. 保证担保与物的担保是何种关系?	052
59. 保证担保与物的担保并存时的保证责任应当如何承担?	054
60. 企业法人分支机构无效担保的法律责任如何?	055
61. 哪些情况下保证人不承担保证责任?	056
62. 保证人承担保证责任后是否享有向债务人追偿的权利?	057
63. 保证人是否可以行使预先追偿权?	057
64. 保证人行使追偿权需要具备哪些条件?	058
65. 保证人追偿权的范围如何?	059
66. 保证人未经委托而自愿承担保证责任的是否享有追偿权?	060
67. 保证人如何实现追偿权?	061

抵 押

68. 什么是抵押权? 抵押权有哪些优点?	062
69. 抵押权有哪些类型?	063
70. 抵押权的优先受偿性有哪些表现?	064
71. 可以抵押的财产有哪些?	065
72. 物权法扩大的担保物种类有哪些?	066
73. 可以设定抵押的房屋有哪些?	066
74. 可以设定抵押的地上定着物有哪些?	067

75. 可以设定抵押的机器、交通运输工具和其他设备有哪些?	067
76. 可以设定抵押的国有财产及权益有哪些?	068
77. 抵押人是否可以超额抵押?	069
78. 对抵押财产的价值大于所担保债权的余额部分是否可以再抵押?	070
79. 以房屋设定抵押的,其占有范围内的土地使用权是否应当一并抵押?	070
80. 以土地使用权设定抵押的,其上的建筑物是否应当一并抵押?	072
81. 以荒地的承包经营权或集体建设用地使用权抵押的,能否改变土地所有权的性质和土地用途?	073
82. 土地所有权是否可以设定抵押?	073
83. 哪些土地使用权不得设定抵押?	074
84. 学校、幼儿园、医院等的社会公益设施是否可以设定抵押?	074
85. 哪些情况的财产不得设定抵押?	075
86. 什么是浮动抵押?	076
87. 什么是抵押合同?抵押合同有哪些种类?	077
88. 抵押合同应当包括哪些内容?	078
89. 绝押合同是否具有法律效力?	079
90. 哪些抵押权须办理登记后才能设立?	080
91. 哪些抵押权可自愿登记?	081
92. 未办理抵押权登记是否影响抵押合同的效力?	082
93. 当事人应当向哪个机关申请办理抵押登记?	083





94. 如何办理抵押登记? 085
95. 办理抵押登记应当提交哪些文件? 085
96. 抵押担保的范围如何? 087
97. 抵押权的效力是否及于抵押物被扣押后的孳息? 088
98. 抵押权与租赁权同时并存的如何处理? 089
99. 抵押人转让抵押财产是否必须通知抵押权人? 090
100. 抵押人是否可以明显低于抵押物价值的价款转让抵押物? 转让抵押物所得的价款应当如何处理? 091
101. 抵押权是否可以单独转让或者作为其他债权的担保? 092
102. 抵押权受侵害时, 抵押权人享有哪些权利? 093
103. 抵押权人应当在何期限内行使抵押权? 094
104. 哪些情况下抵押权消灭? 095
105. 抵押权消灭会导致怎样的后果? 096
106. 抵押权的实现应当具备哪些条件? 096
107. 抵押权实现的方式有哪些? 097
108. 提起诉讼应当具备哪些条件? 099
109. 当事人在诉讼中享有哪些权利? 承担哪些义务? 100
110. 抵押物的价款与抵押物约定价值不符的应当如何处理? 102
111. 抵押权清偿的次序原则是什么? 102
112. 以拍卖方式实现抵押权的特殊规定有

哪些?	104
113. 共同抵押的抵押权如何实现?	104
114. 抵押物灭失的法律后果如何?	105
115. 抵押物灭失的, 抵押权人是否可以对抵押物的保险金等请求财产保全?	106
116. 对非抵押财产是否可以采取财产保全措施?	107
117. 怎样向人民法院申请财产保全?	108
118. 什么是最高额抵押? 最高额抵押有哪些特征?	109
119. 最高额抵押的适用范围如何?	109
120. 最高额抵押合同应当具备哪些内容?	110
121. 最高额抵押的主合同债权能否转让?	110
122. 最高额抵押担保的债权应当如何确定?	111

质 押

123. 什么是质押? 质押有哪些特点?	112
124. 质押有哪些种类?	113
125. 质押与抵押有哪些不同?	113
126. 订立质押合同应当采取怎样的形式?	114
127. 动产质权何时设立?	115
128. 质押合同包括哪些内容?	115
129. 流质契约是否有效?	117
130. 质物所生的孳息归谁收取?	117
131. 质权人是否有义务妥善保管质物?	118
132. 质物有损坏或价值明显减少可能的, 质权人可以采取哪些措施保护自己的债权?	119





- | | |
|---------------------------------|------------|
| 133. 质权人放弃质权的, 其他担保人是否继续承担担保责任? | <u>120</u> |
| 134. 质权实现应当具备哪些条件? | <u>120</u> |
| 135. 实现质权的方式有哪些? | <u>121</u> |
| 136. 质权人怠于行使质权应当承担怎样的责任? | <u>122</u> |
| 137. 质权实现后质押担保的第三人是否有权向债务人追偿? | <u>122</u> |
| 138. 因质物灭失所得的赔偿金应否作为出质财产? | <u>123</u> |
| 139. 哪些情况下质权消灭? | <u>123</u> |
| 140. 哪些权利可以质押? | <u>125</u> |
| 141. 以汇票等出质的质权何时设立? | <u>126</u> |
| 142. 质权人是否可以在债务履行期届满前兑现汇票等或提货? | <u>126</u> |
| 143. 以基金份额、股权出质的质权何时设立? 其效力如何? | <u>127</u> |
| 144. 以股权出质质的质权的设立方式如何? | <u>128</u> |
| 145. 以知识产权出质的质权何时设立? 其效力如何? | <u>129</u> |
| 146. 以应收账款出质的质权何时设立? | <u>129</u> |
| 147. 是否可以设立最高额质权? | <u>130</u> |

留 置

- | | |
|--------------------|------------|
| 148. 什么是留置权? | <u>131</u> |
| 149. 留置财产与债权的关系如何? | <u>132</u> |
| 150. 留置权的成立要件有哪些? | <u>132</u> |

151. 哪些情况下不得成立留置权?	133
152. 留置担保的范围如何?	134
153. 留置的适用范围如何?	135
154. 哪些财产不得留置?	135
155. 留置物的价值是否应当与债权相适应?	136
156. 留置人对留置物是否负有妥善保管义务?	137
157. 实现留置权的条件有哪些?	137
158. 债务人是否可以督促质权人行使留置权?	138
159. 实现留置权的程序如何?	139
160. 实现留置权的方法有哪些?	140
161. 协议留置物折价取偿的应当具备哪些 条件?	140
162. 拍卖、变卖留置物取偿的如何清偿债权?	141
163. 有不同种类担保物权的, 留置权是否 优先受偿?	142
164. 留置权消灭的原因有哪些?	142

定 金

165. 什么是定金? 定金的性质如何?	144
166. 为什么说金钱担保的作用相对较弱?	145
167. 定金有哪些种类?	145
168. 定金与预付款是否相同?	146
169. 定金有怎样的法律效力?	147
170. 订立定金合同的形式如何? 定金合同 何时生效?	148
171. 定金合同的生效要件有哪些?	149
172. 如何确定定金的数额?	149



目

录

173. 什么是定金罚则？定金罚则的适用条件如何？ 150
174. 单方违约时定金罚则如何适用？ 151

