

高等学校法学教材

民法学

司法部法学教材编辑部编审

主 编 刘凯湘
副 主 编 孙 颖

中国法制出版社

高等学校法学教材

民法学

司法部法学教材编辑部编审

主 编	刘凯湘		
副主编	孙 颖		
撰稿人	刘凯湘	孙 颖	
	吕来明	吴 飏	

中国法制出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

民法学/刘凯湘主编. —北京: 中国法制出版社, 2000. 3

高等学校法学教材

ISBN 7—80083—688—6

I. 民… I. 刘… III. 民法—中国—高等学校—教材

IV. D923

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2000) 第 03870 号

高等学校法学教材

民法学

MINFAXUE

编审/司法部法学教材编辑部

主编/刘凯湘

经销/新华书店

印刷/北京市朝阳区科普印刷厂

开本/850×1168 毫米 32 印张/30.25 字数/740 千

版次/2000 年 3 月北京第 1 版 2000 年 3 月北京第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 7—80083—688—6/D·664

(北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031) 定价: 46.00 元

(如发现印装问题请与本社发行部联系 电话: 66062752)

主编简介

主编 刘凯湘 北京大学法学院教授。兼任中国国际经济贸易仲裁委员会仲裁员。主要著作有《契约观念与秩序创新》、《市场与契约化》等。在《中国法学》、《法学研究》、《政法论坛》等刊物发表论文四十余篇。1987年以来一直从事民商法的教学与研究工作，系“北京市优秀青年骨干教师”。曾赴英国、芬兰、日本等国讲学与考察。

副主编 孙颖 中国政法大学副教授，法学硕士。著作有《民法学》、《知识产权法原理及要案评析》等，在《政法论坛》、《中国律师》等刊物发表论文十余篇。1990年以来一直从事民法、知识产权法的教学与研究工作。

说 明

为了适应我国社会主义现代化建设和实施依法治国方略对法律人才的需求，全面提高法律人才的素质，根据教育部关于普通高等学校法学专业教学要求，我们邀请政法院校和实际部门的法学教授和专家编写出版了这批教材。

这批教材以邓小平理论为指导，吸收国内外法学教育的最新成果，面向 21 世纪的法学教育，正确阐述本学科的基本理论、基础知识，坚持理论联系实际的原则，努力做到科学性、系统性和实践性的统一。

《民法学》是其中一种，由刘凯湘任主编、孙颖任副主编，并负责全书统稿、定稿工作。

尽管编著者作出了很大努力，但不完善之处在所难免，尚祈读者批评指正。

各章撰稿分工如下：

刘凯湘 第 1—8 章。

孙 颖 第 9—11 章、第 18—24 章、第 30—46 章。

吕来明 第 12—17 章。

吴 飏 第 25—29 章。

2000 年 1 月

目 录

第一篇 民法总论

第一章 民法导论	(1)
第一节 民法概述.....	(1)
第二节 民法的产生与发展.....	(8)
第三节 民法在中国	(19)
第四节 民法的性质与理念	(24)
第五节 民法的基本原则	(35)
第六节 民法的渊源	(42)
第七节 民法的适用范围与适用规则	(47)
第八节 民法的解释	(51)
第二章 民事法律关系	(54)
第一节 民事法律关系概述	(54)
第二节 法律事实	(65)
第三节 民事权利	(68)
第三章 自然人	(74)
第一节 自然人概述	(74)
第二节 自然人的民事权利能力	(76)
第三节 自然人的民事行为能力	(80)
第四节 监护	(83)
第五节 宣告失踪与宣告死亡	(87)
第四章 法人	(93)
第一节 法人制度概述	(93)

第二节	法人的分类	(96)
第三节	法人的民事能力	(102)
第四节	法人的设立、变更和消灭	(105)
第五节	法人机关	(114)
第五章	合伙	(117)
第一节	合伙的法律地位	(117)
第二节	合伙的分类	(120)
第三节	合伙的设立	(122)
第四节	合伙财产的性质与合伙事务的执行	(124)
第五节	合伙与第三人的关系	(127)
第六节	入伙与退伙	(129)
第七节	合伙的解散与清算	(130)
第八节	有限合伙	(132)
第六章	法律行为	(134)
第一节	法律行为概述	(134)
第二节	法律行为的分类	(138)
第三节	法律行为的成立与生效	(143)
第四节	附条件与附期限法律行为	(149)
第五节	无效法律行为	(153)
第六节	效力未定法律行为	(157)
第七节	可撤销法律行为	(160)
第七章	代理	(165)
第一节	代理的概念和特征	(165)
第二节	代理的分类	(170)
第三节	代理权	(174)
第四节	无权代理与表见代理	(181)
第八章	诉讼时效	(187)
第一节	时效制度概述	(187)

第二节	诉讼时效·····	(189)
-----	-----------	-------

第二篇 人身权

第九章	人身权概述·····	(202)
第一节	人身权的概念和特征·····	(202)
第二节	人身权的历史沿革·····	(206)
第十章	人身权的类型·····	(215)
第一节	人格权·····	(215)
第二节	身份权·····	(235)
第十一章	人身权的法律保护·····	(240)
第一节	人身权的法律保护概述·····	(240)
第二节	人身权保护中的几个理论问题·····	(243)

第三篇 物 权

第十二章	物权与物权法概述·····	(255)
第一节	物权的涵义、特征与客体·····	(255)
第二节	物权的种类·····	(264)
第三节	物权的效力·····	(267)
第四节	物权法概述·····	(273)
第十三章	物权的变动·····	(296)
第一节	物权变动概述·····	(296)
第二节	物权变动的原则及其适用·····	(299)
第三节	物权变动的要素与相关制度·····	(306)
第十四章	所有权·····	(312)
第一节	所有权的一般原理·····	(312)
第二节	所有权的种类·····	(320)
第三节	动产所有权·····	(325)
第四节	不动产所有权·····	(333)

第五节	共有·····	(344)
第六节	相邻关系·····	(349)
第十五章	用益物权·····	(351)
第一节	用益物权概述·····	(351)
第二节	国有土地使用权·····	(357)
第三节	集体建设用地使用权·····	(368)
第四节	宅基地使用权·····	(371)
第五节	土地承包经营权·····	(374)
第六节	地役权·····	(382)
第七节	典权·····	(387)
第八节	国有企业经营权·····	(392)
第十六章	担保物权·····	(398)
第一节	担保物权概述·····	(398)
第二节	抵押权·····	(402)
第三节	质权·····	(416)
第四节	留置权·····	(430)
第十七章	占有·····	(437)
第一节	占有概述·····	(437)
第二节	占有的效力·····	(443)

第四篇 债权（上）——债法总论

第十八章	债与债法·····	(447)
第一节	债的概念·····	(447)
第二节	债的本质和特征·····	(449)
第三节	债的要素·····	(452)
第四节	债法·····	(460)
第十九章	债的发生原因·····	(464)
第一节	债的发生原因概述·····	(464)

第二节	合同·····	(465)
第三节	缔约过失·····	(467)
第四节	侵权行为·····	(471)
第五节	不当得利和无因管理·····	(472)
第二十章	债的类型·····	(475)
第一节	法定之债与约定之债·····	(475)
第二节	主债与从债·····	(477)
第三节	特定之债与种类之债·····	(478)
第四节	简单之债与选择之债·····	(480)
第五节	按份之债与连带之债·····	(482)
第二十一章	债的效力·····	(487)
第一节	债的效力概述·····	(487)
第二节	债的履行·····	(489)
第三节	债的不履行·····	(495)
第四节	受领及受领迟延·····	(501)
第二十二章	债的担保与保全·····	(504)
第一节	债的担保·····	(504)
第二节	债的保全·····	(513)
第二十三章	债的移转·····	(520)
第一节	债的移转概述·····	(520)
第二节	债权让与·····	(521)
第三节	债务承担·····	(525)
第四节	债权债务的概括承受·····	(527)
第二十四章	债的消灭·····	(530)
第一节	债的消灭概述·····	(530)
第二节	清偿·····	(532)
第三节	提存·····	(536)
第四节	抵销·····	(540)

第五节 免除..... (543)

第六节 混同..... (544)

第四篇 债权（中）——合同之债

第二十五章 合同总论..... (546)

第一节 合同概述..... (546)

第二节 合同的订立..... (554)

第三节 合同的效力..... (572)

第四节 合同的履行..... (586)

第五节 合同的变更、转让和终止..... (595)

第六节 违约责任..... (603)

第二十六章 转移所有权的合同..... (613)

第一节 概述..... (613)

第二节 买卖合同..... (614)

第三节 供用合同..... (619)

第四节 赠与合同..... (621)

第二十七章 转移用益权的合同..... (624)

第一节 概述..... (624)

第二节 借款合同..... (624)

第三节 租赁合同..... (626)

第四节 融资租赁合同..... (629)

第二十八章 完成工作的合同..... (633)

第一节 概述..... (633)

第二节 承揽合同..... (633)

第三节 建设工程合同..... (637)

第二十九章 提供劳务的合同..... (642)

第一节 概述..... (642)

第二节 运输合同..... (642)

第三节	保管合同·····	(646)
第四节	仓储合同·····	(648)
第三十章	中介服务合同·····	(651)
第一节	中介服务合同概念·····	(651)
第二节	委托合同·····	(653)
第三节	行纪合同·····	(661)
第四节	居间合同·····	(669)
第三十一章	技术合同·····	(676)
第一节	技术合同概述·····	(676)
第二节	技术开发合同·····	(679)
第三节	技术转让合同·····	(683)
第四节	技术咨询和技术服务合同·····	(687)

第四篇 债权（下）——法定之债

第三十二章	侵权行为之债·····	(690)
第一节	侵权行为的概述·····	(690)
第二节	侵权行为法的历史发展·····	(697)
第三节	侵权行为的构成要件·····	(701)
第四节	侵权的民事责任·····	(706)
第五节	侵权损害赔偿·····	(719)
第六节	特殊侵权的民事责任·····	(725)
第三十三章	不当得利之债·····	(738)
第一节	不当得利概述·····	(738)
第二节	不当得利的构成要件·····	(742)
第三节	不当得利的基本类型·····	(744)
第四节	不当得利的法律效力·····	(747)
第三十四章	无因管理之债·····	(751)
第一节	无因管理概述·····	(751)

第二节	无因管理的构成要件·····	(756)
第三节	无因管理的法律效力·····	(759)

第五篇 知识产权

第三十五章	知识产权概述·····	(764)
第一节	知识产权的概念和特征·····	(764)
第二节	知识产权制度的历史发展·····	(768)
第三十六章	著作权·····	(772)
第一节	著作权概述·····	(772)
第二节	作品·····	(775)
第三节	著作权的内容·····	(780)
第四节	著作权人及权利的归属·····	(784)
第五节	著作邻接权·····	(787)
第六节	著作权的限制·····	(791)
第七节	著作权的保护·····	(794)
第三十七章	专利权·····	(798)
第一节	专利权概述·····	(798)
第二节	专利权的主体与客体·····	(801)
第三节	专利权的取得·····	(805)
第四节	专利权的内容·····	(809)
第五节	专利权的保护·····	(812)
第三十八章	商标权·····	(814)
第一节	商标概述·····	(814)
第二节	商标权的主体与客体·····	(818)
第三节	商标权的取得和内容·····	(820)
第四节	商标权的保护·····	(822)
第三十九章	其他知识产权·····	(825)
第一节	发明权与发现权·····	(825)

第二节	地理名称与产地标记·····	(827)
第三节	商业秘密·····	(829)
第四节	Know-how ·····	(832)

第六篇 亲 属

第四十章	亲属概述·····	(833)
第一节	亲属的概述和特征·····	(833)
第二节	亲属在法律上的分类·····	(836)
第三节	亲系和亲等·····	(840)
第四节	亲属的发生、终止和效力·····	(845)
第四十一章	婚姻·····	(849)
第一节	婚姻法的基本原则·····	(849)
第二节	结婚的条件·····	(856)
第三节	结婚的程序·····	(859)
第四节	婚姻的效力·····	(863)
第五节	离婚·····	(866)
第四十二章	亲子·····	(873)
第一节	亲子关系·····	(873)
第二节	收养·····	(885)
第三节	祖孙关系和兄弟姐妹关系·····	(899)

第七篇 继 承

第四十三章	继承权概述·····	(901)
第一节	继承权的概述和特征·····	(901)
第二节	继承制度的产生与发展·····	(904)
第三节	我国继承法的基本原则·····	(907)
第四节	遗产·····	(911)
第五节	继承权的取得、丧失、放弃和恢复·····	(913)

第四十四章 法定继承..... (919)

 第一节 法定继承概述..... (919)

 第二节 法定继承人的范围和顺序..... (920)

 第三节 代位继承和转继承..... (926)

 第四节 遗产的分配..... (928)

第四十五章 遗嘱继承和遗赠..... (930)

 第一节 遗嘱继承概述..... (930)

 第二节 遗嘱..... (932)

 第三节 遗赠..... (937)

 第四节 遗赠扶养协议..... (939)

第四十六章 遗产的处理..... (943)

 第一节 遗产的分割..... (943)

 第二节 被继承人债务的清偿..... (946)

 第三节 无人继承的遗产的处理..... (948)

第一篇 民法总论

第一章 民法导论

第一节 民法概述

一、民法的概念

民法乃一国法律体系中之基本法，与刑法、行政法、诉讼法等共同构成一国之部门法体系，为最重要的法律部门之一。

民法者，市民社会之法则也。汉语中“民法”一词实非古汉语固有之词，而乃西方法律文明之舶来品。我国近现代民法一语，究其渊源，第一步可追溯到日本民法，恰如学者所言，“民法一语，典籍无所本，清季变法，抄自东瀛”。^① 第二步可追溯到法国民法，因日人却是从法语 *droit civil* 转译而来。第三步则须追溯到罗马法，盖因法语中的 *droit civil* 乃来自于罗马法中的 *jus civile* 即市民法，其他欧陆诸国如德、瑞、意等国关于此语之名称也均系由

^① 梅仲协著：《民法要义》，中国政法大学出版社 1998 年版，第 14 页。

市民法转译而来,^①而日人转译时从其简,省掉了一个“市”字,遂有汉字中“民法”之称谓。是故,民法之真正根源乃罗马法,研究民法的人便无不“言必称罗马”。

二、形式民法与实质民法

此乃大陆法系之区分。大陆法系重制定法,尤重制定法的最理想形式——法典法。一部法典就是这个部门法的基本内容、基本理念的高度概括,就是这个部门法的集大成者。刑法如是,诉讼法如是,民法更如是。所谓形式意义的民法,就是指由各国立法部门颁布的民法法典。举凡《法国民法典》、《德国民法典》、《意大利民法典》、《日本民法典》等,无不是在世界法制文献中熠熠生辉的篇章。

但最完善的法典也是无法穷尽社会生活的方方面面的,一个国家市民社会的关系不可能由一部民法典就能够规范得了,国家在民法典之外还需要颁布大量的具有民法性质的法律、法规以及判例、司法解释等,形成一个庞大而协调的民事法律体系,方能满足市民社会之需要。这些以民法典为中心的大量的具有民法性质的法律、法规、判例、司法解释等,就是所谓的实质意义的民

^① 此说为我国民法学界前辈学者之通说,可参见胡长清著:《中国民法总论》,中国政法大学出版社1997年版,第8页;梅仲协著:《民法要义》,中国政法大学出版社1998年版,第14页;郑玉波著:《民法总则》,三民书局1979年11月版,第9—10页之注1、注2。现时学者也从之,可参见佟柔主编:《中国民法学·民法总则》,中国人民公安大学出版社1990年版,第1—2页;张俊浩主编:《民法学原理》,中国政法大学出版社1991年版,第1页;梁慧星著:《民法总论》,法律出版社1996年版,第1页;王利明、郭明瑞、方流芳著:《民法新论》(上),中国政法大学出版社1988年版,第1页;《中国大百科全书·法学》,中国大百科全书出版社1984年版,第412页;等。但关于日人中谁是使用“民法”之第一人,则有二说,一说为箕作麟祥,其在转译法语droit civil时将其译作民法,可参见前引胡长清书第8页;一说为津田真道,其在转译荷兰语burgerlyk regt时将其译作民法,此说源于日本民法学者穗积重远之考证,可参见前引张俊浩书第1页注1、王利明等书第1页注1。