



WUQUAN LUNGAO

物权论稿

李锡鹤 著



中国政法大学出版社



WUQUAN LUNGAO

物权论稿

李锡鹤 著



中国政法大学出版社

2016·北京

- 声 明
1. 版权所有，侵权必究。
 2. 如有缺页、倒装问题，由出版社负责退换。

图书在版编目（C I P）数据

物权论稿 / 李锡鹤著. —北京：中国政法大学出版社，2016.9
ISBN 978-7-5620-7038-2

I. ①物… II. ①李… III. ①物权法—研究—中国 IV. ①D923.24

中国版本图书馆CIP数据核字(2016)第227105号

出版者 中国政法大学出版社
地 址 北京市海淀区西土城路25号
邮寄地址 北京100088信箱8034分箱 邮编100088
网 址 <http://www.cuplpress.com> (网络实名：中国政法大学出版社)
电 话 010-58908437(编辑室) 58908334(邮购部)
承 印 固安华明印业有限公司
开 本 720mm×960mm 1/16
印 张 57.5
字 数 1100千字
版 次 2016年11月第1版
印 次 2016年11月第1次印刷
定 价 189.00元

本书系上海市教委第五期重点学科
(项目号J51104)建设之阶段性成果



内容简介

本书从民法平等原则出发，严格遵循形式逻辑，演绎而成系统的物权理论。本书的物权理论与流行物权理论存在全面的难以计量的冲突。全书大约九成篇幅，是根据形式逻辑与流行物权理论的商榷，或所作补充。读者从中不仅可全面了解流行物权理论，而且可全面了解物权理论与形式逻辑之关系，加深对物权本质之理解。

知悉反对观点的论据，应该是理解民法主流学说的必经之路。本书其实是物权主流学说反对观点的构成体系的论据之集成，为读者提供了一个尚无先例的比较空间。

目 录

CONTENTS



上 编 物权总论

第一章 民法之“物”概念	3
第一节 民法之“物”	3
一、认识物权之两种逻辑	3
二、如何理解民法之“物”	3
三、“物格”说质疑	4
四、民法之“物”现有定义	7
五、民法之“物”要件	9
六、民法之“物”范围	11
七、区分民法之“物”与汉语之“物”	18
第二节 占有	20
一、占有界定	20
二、占有与准占有关系	22
三、占有分类	23
(一) 有权占有与无权占有	23
1. 有权占有与无权占有概念	23
2. 法律是否保护非法占有	27
(二) 自主占有与他主占有	30
(三) 善意占有与恶意占有	31
1. 通说之理解	31

(1) 通说之界定	31
(2) 立法之区分	32
A. 收益归属	32
B. 有益费用归属	33
C. 损害归属	33
D. 时效适用	34
2. 通说质疑	35
(1) “应知”包含“知”	35
(2) 善意根据区别	35
(3) 与物权公示原则冲突	36
A. 权利始于义务人应知	36
B. 与物权公示原则冲突	37
(4) 通说界定矛盾	38
(5) 通说法律后果矛盾	38
3. 如何界定善意占有	39
(1) 善意占有定义	39
(2) 如何区分法律后果	39
A. 收益归属	39
B. 有益费用归属	40
C. 损害归属	40
D. 时效适用	40
4. 《物权法》相关规定不足	41
(1) 《物权法》第 242 条	41
(2) 《物权法》第 243 条	41
(3) 《物权法》第 244 条	42
(4) 《物权法》第 245 条	44
(四) 无瑕疵占有与有瑕疵占有	46
1. 和平占有与强暴占有	46
2. 公然占有与隐蔽占有	47
3. 继续占有与不继续占有	47

(五) 单独占有与共同占有	48
(六) 关于“直接占有”与“间接占有”	49
1. 区分占有与控制	49
2. 间接控制保护法理	50
(1) 间接控制权利根据	50
(2) 向第三人给付之间接控制	51
(七) 关于“自己占有”与“辅助占有”	52
第三节 民法之“物”分类	53
一、有体物与无体物	53
二、动产与不动产	53
三、主物与从物	56
四、原物与孳息	56
(一) 原物与孳息概念	56
(二) 孳息分类	57
(三) 关于“使用利益”、“法定孳息”、“权利孳息”	58
(四) 孳息归属法理根据	59
(五) 婚后所得归属法理根据	61
1. 《民法典·亲属编》——夫妻联合财产制	61
2. 改革开放前——夫妻一般共同财产制	61
3. 改革开放后——夫妻财产婚后所得共同制	62
(1) 1980 年后	62
(2) 1993 年后	63
(3) 2001 年后	63
(4) 2011 年后	64
五、一般流通物、限制流通物、禁止流通物	65
六、消费物与非消费物	66
七、特定物与种类物	67
附：关于代替物与非代替物	67
八、可分物与不可分物	67
九、所有物、共有物、总有物	68

十、有主物与无主物	68
(一) 有主物与无主物概念	68
(二) 埋藏物、隐藏物归属	69
十一、单一物、复合物、结合物、集合物 (附区分所有物)	71
(一) 单一物、复合物、结合物、集合物概念	71
(二) 区分所有物概念	73
1. 如何理解区分所有物	73
2. 区分所有权性质	73
十二、关于“现在物”与“未来物”	75
十三、公有物与私有物	75
十四、货币	76
(一) 货币占有理论与效力冲突	76
1. 货币占有与相关制度	76
2. 货币占有与收益权能	77
(二) 无所有人有主物概念	78
1. “间接占有”、“辅助占有”货币误解	78
2. 正确理解无主物	79
(三) 信托关系法理分析	79
1. 信托财产法律性质	79
2. 信托行为法理分析	81
(1) 信托行为属物权设定行为	81
(2) 信托财产权内容	82
(四) 货币占有法理分析	82
1. 消费借贷概念质疑	82
2. 货币“占有即所有”前提	83
3. 货币占有法律含义	84
(五) 货币捐赠行为法律效力	85
第二章 物权概念	89
第一节 物权定义	89

一、物权要件误解	89
(一) 不以标的物归属为要件	90
1. 区分作用、支配、归属	90
(1) 作用	90
(2) 支配	90
(3) 归属	92
2. 区分标的物归属与标的物支配资格部分价值归属	94
(二) 不以享受利益为要件	95
1. 利益误解	95
2. 利益非权利要件	96
3. 利益非权利本质	97
(三) 排他性属支配性表现	98
二、物权关系性质	99
(一) 对人关系与对物关系	99
1. 对人关系即对物关系	99
2. 物权关系要素误解	99
3. 民事关系要素	100
(1) 通说法律关系要素	100
(2) 关于“权利义务共同指向的事物”	100
(3) 权利客体困惑	101
(4) 权利客体与归属对象比较	102
(5) “法律关系的客体”是伪概念	103
4. 民事关系根据	104
5. 物权关系要素	105
(二) 静态归属关系与动态归属关系	105
(三) 物权关系属静态归属关系	106
三、物权分类	107
(一) 物权通常分类	107
1. 从发生原因角度——意生(定)物权与法生(定)物权	107
2. 从法律根据角度——普通物权与特别物权	107

3. 从成立要件角度——登记成立物权与非登记成立物权	108
4. 从登记效力角度——登记成立物权与登记对抗物权	108
5. 从存续期限角度——有期限物权与无期限物权	108
6. 从相互关系角度——主物权与从物权	108
7. 从是否服务其他权利角度——独立物权与附属物权	112
8. 从标的物归属角度——自物权与他物权	112
9. 从不同权能角度	113
(1) 完全物权与限定物权	113
(2) 用益物权与担保物权	114
10. 从不同客体角度	114
(1) 动产物权、不动产物权、权利物权	114
(2) 可分物权与不可分物权	114
11. 从不同主体角度	115
(1) 从单数主体还是复数主体角度——所有权、共有权、 总有权	115
(2) 从有无份额所有权角度——共有权与总有权	115
(二) 物权分类误解	115
1. 所谓“国际法中的物权与国内法中的物权”	115
2. 所谓“公法中的物权与私法中的物权”	116
3. 所谓“制定法的物权与习惯法的物权”	116
4. 所谓“单一主体物权”与“共同主体物权”	117
5. 所谓“事实物权”与“法律物权”	117
6. 关于国家所有权、集体所有权、个人所有权	121
四、准物权概念	121
五、关于物权债权化与债权物权化	123
(一) 债之概念	123
1. 物权债权“互化论”	123
2. 区分绝对关系与相对关系	123
3. 债属平等法律关系	125
4. 给付请求权与维持请求权	126

(1) 给付请求权	126
(2) 维持请求权	127
5. 相对性是债之本质属性	129
(二) 债权概念	131
1. 如何界定债权	131
2. 维持效力为债权共有	132
(1) 关于受让之债权	133
(2) 关于期待权	134
A. 传统期待权理论	134
B. 具体“期待权”误解	137
a. 所谓“附期限权利”	137
b. 所谓继承开始前法定继承人“权利”	138
c. 所谓附条件买卖买受人之期待利益	139
d. 关于“预告登记”	140
e. 所谓公房承租人“购房权”与房屋“部分 产权”	140
C. 期待权法理	141
(3) 关于先买权	142
(4) 关于抵押权	146
(三) 物权-债权二元论不能动摇	148
1. 物权与债权不能“化合”	148
2. 修正理论还是修正逻辑	154
第二节 物权原则	157
一、关于物权法定原则	157
(一) 权能法定非物权独有	157
(二) 为什么强调物权法定	159
(三) 关于物权法定之“缓和”	159
二、关于一物一权原则	160
(一) “一物一权”应为“一物一归属”	160
(二) 为什么强调一物一归属	162

三、关于公示公信原则	163
(一) 公示原则即公信原则	163
(二) 物权法定公示方式	164
(三) 物权公示效力	168
第三节 物权效力	171
一、如何理解物权效力	171
(一) 权利效力即权利权能	171
(二) 物权权能	171
1. 占有	171
2. 使用	172
3. 收益	173
4. 处分	173
5. 关于所有权“消极权能”与“其他权能”	175
二、物权效力误解	176
(一) 关于优先效力	176
1. 物权相互间优先效力	176
2. 物权相对于债权“优先效力”	177
(1) 债权标的物上无他物权	177
(2) 债权标的物上有他物权	179
3. 按份共有人优先受让效力	180
4. 关于所谓“债权优先于物权”	181
(二) 关于排他效力	182
(三) 关于“追及效力”	183
(四) 关于物上请求效力	184
三、物权对抗	186
第三章 物权变动	187
第一节 物权变动概念	187
一、物权发生	187
(一) 物权发生概述	187

(二) 法定发生	188
1. 特定物权发生前标的物不存在	188
2. 特定物权发生前标的物存在	188
(1) 标的物为无主物	188
(2) 标的物为有主物	188
A. 否定原物权	188
B. 不否定原物权	188
(三) 意定发生	189
1. 移转发生	189
(1) 因协议发生	189
A. 权利转让概念	189
B. 权利继承法理分析	189
(2) 因权利取得人意志发生	192
2. 创设发生	192
(1) 权利创设概念	192
(2) 设定相对权	192
(3) 设定绝对权	193
A. 物权人设定	193
B. 非物权人设定	193
3. 物权设定人误解	194
4. 授权行为法理	195
(四) 关于物权原始取得与继受取得	196
二、物权变更	198
三、物权消灭	200
(一) 标的物灭失	200
(二) 标的物不灭失	200
1. 物权移转消灭	200
2. 物权非移转而消灭	200
(1) 混同	200
(2) 债权债务混同法理	203

A. 标的债权为第三人权利标的	204
a. 第三人请求法理根据	204
b. 债权质权效力	205
B. 标的债权为票据债权	206
(3) 抛弃	206
A. 权利抛弃理论疑问	206
B. 区分完全权能与不完全权能	208
C. 出质债权分离对象	208
D. 债权可否放弃	209
E. 财产权放弃法理障碍	210
F. 抛弃权能和价值分析	211
a. 抛弃未分离权能或价值之权利	211
b. 抛弃分离全部权能之权利	211
c. 抛弃分离部分权能或部分价值之权利	212
d. 放弃出质债权于出质前已附担保物权	213
(4) 其他原因消灭	213
第二节 物权行为	214
一、物权行为原因问题	214
(一) 法律行为概念	214
1. 发生民事效力行为	214
2. 行为效力和行为效力问题	215
3. 民事领域效力问题相关行为	215
(1) 表示行为与非表示行为	215
(2) 表意行为与通知行为	216
A. 表意行为与通知行为概念	216
B. 效果意思与通知意思	216
C. 法律行为、准法律行为、事实行为	216
D. 法律行为成立要件	217
(二) 法律行为概念分歧	218
1. 传统民法法律行为	218

2. 《民法通则》之“民事法律行为”	219
3. “民事法律行为”逻辑	219
(三) 法律行为原因概念	221
(四) 物权行为原因困惑	224
二、买卖中交付法律性质	228
(一) 通说质疑	228
(二) 现有物权变动模式	228
(三) 物权变动模式比较	230
(四) 债权形式主义法理障碍	230
(五) 《合同法》第 51 条质疑	231
(六) 债权形式主义模式产物	234
(七) 如何评价物权形式主义	234
(八) 如何表示物权移转合意	235
(九) 两种模式均无逻辑破绽	237
第三节 出卖人交付前物权效力	238
一、《买卖合同司法解释》相关规定	238
二、多重买卖效力法理根据	241
(一) 如何理解诚信原则	241
(二) 如何理解违约	242
(三) 如何理解出卖人权利义务	243
(四) 多重买卖效力	244
三、相关观点评述	245
(一) 出卖人自主决定说	245
(二) 先行支付价款说	245
(三) 合同成立在先说	246
(四) 买受人先请求说	246
四、《理解与适用(买卖合同)》观点评述	247
第四节 正确理解不动产转让立法模式	249
一、相关规定和解释	249
二、澄清相关概念	250

(一) 如何理解民法撤销	250
(二) 赠与关系还是赠与允诺关系	252
三、正确理解《婚姻法》第 19 条	253
(一) 夫妻之间赠与协议属财产约定	253
(二) 夫妻之间赠与协议有拘束力	253
四、形式主义容忍意思主义	254
五、夫妻之间赠与协议是物权协议	255
六、婚前或离婚财产协议物权变动条件	256
七、权利转让立法模式法理根据	257
第五节 善意取得	258
一、善意取得概念	258
二、善意取得相关法理质疑	260
(一) 善意取得法理误解	260
1. 处分协议不生效与标的物物权移转冲突	260
2. 不见踪影之“善意第三人”	260
(二) 善意取得价值观念	261
1. 无权处分受害人与善意买受人注意义务之比较	261
2. 区分两类对抗根据	262
3. 区分两类对抗关系	264
(1) 物权有物权外观	265
(2) 物权人丧失物权外观	265
三、特殊动产善意取得法理	267
(一) 区分权利根据与对抗根据	267
(二) 区分不同公示效力	268
四、最高人民法院相关解释质疑	271
(一) 最高人民法院原解释	271
(二) 最高人民法院新解释及疑问	272
1. 关于《买卖合同司法解释》第 10 条	272
(1) 第 10 条“理由”	272
(2) 第 10 条辩解之“硬伤”	274