



《2007年国家司法考试考点精讲》系列教材

2007年国家司法考试 考点精讲

J u d i c i a l E x a m i n a t i o n

民 法

6

隋彭生 席志国◎编著

- ▶ 考点强化 ▶ 重点突破 ▶ 节省司考时间
- ▶ 经典例题 ▶ 突出实战 ▶ 分析解题技巧

中国检察出版社

2007年国家司法考试 考点精讲

Judicial Examination

民法

6

隋彭生 席志国◎编著

著者 席志国 主审者 隋彭生

责任编辑：王 琳

封面设计：中国检察出版社

社址：北京市昌平区昌平路2号（100040）

网 址：中国检察出版社（www.xjcp.com）

电子邮箱：xjcp@vip.sina.com

电 话：（010）6828789（编辑） 6828012（发行） 6828059（印刷）

经 销：新华书店

印 刷：北京市昌平区印刷厂

开 本：787mm×960mm 16开

印 张：30印张

字 数：262千字

版 次：2007年2月第1版 2007年2月第1次印刷

书 号：ISBN 978-7-80182-342-3/D·1351

定 价：43.00元

版权所有，侵权必究

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

民法/隋彭生, 席志国编著. —北京: 中国检察出版社, 2007. 4
(2007 年国家司法考试考点精讲)

ISBN 978 - 7 - 80185 - 745 - 3

I. 民… II. ①隋…②席… III. 民法—中国—法律工作者—资格考核—
自学参考资料 IV. D923

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 050127 号

民法
隋彭生 席志国 编著

出 版 人: 袁其国

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷西路 5 号 (100040)

网 址: 中国检察出版社 (www. zgjccbs. com)

电子邮箱: zgjccbs@vip. sina. com

电 话: (010) 68658769 (编辑) 68650015 (发行) 68650029 (邮购)

经 销: 新华书店

印 刷: 河北省三河市燕山印刷有限公司

开 本: 787mm × 960mm 16 开

印 张: 30 印张

字 数: 565 千字

版 次: 2007 年 5 月第一版 2007 年 5 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 80185 - 745 - 3/D · 1721

定 价: 43.00 元

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换



前言

国家司法考试被众多考生称为“天下第一难考”，可想而知它的难度。对考生而言，最宝贵的是时间，最困难的是如何准确、全面地掌握考点。而对于考点的掌握，莫过于拥有一套经典的辅导教材。

广大考生经常遇到这样的困惑，市面上关于司法考试考点的辅导用书五花八门，良莠不齐，使其无所适从。为适应广大考生的需求，我们特约富有司法考试辅导经验的专家、教师为撰稿人，组织编写了《2007 年国家司法考试考点精讲》系列教材。

（一）编写体例

梳理考点，以考点贯穿各书，通过考点、法理（包含法条叙述）、示例三位一体的编写模式，对司法考试可能涉及的考点进行真正深入、透彻的精讲。

（二）教材特点

1. 信息准确权威

本教材紧跟司法考试的发展趋势和考查方式的变化，真正符合司法考试的要求。就知识体系而言，本教材体系清晰，与司法考试大纲的体系一一对应，便于考生做到二者的有机结合使用。从考点的顺序安排上来说，本教材能够以司法考试大纲的知识点顺序为依据。此外，在有争议的问题

上,本教材也与近几年公布的司法考试试题答案或者近几年命题老师的观点相一致。

2. 考点全面完整,重点突出

本教材严格遵循司法考试“重者恒重,轻者恒轻”的命题规律,在总结所有考点的基础上,对最近5年司法考试的高频考点进行了全面、系统地梳理。其最难能可贵之处在于重点突出、主次分明,既能够方便考生全面把握考点,又能够使考生做到对重点知识点的准确理解和牢固记忆。任何考试都不可能将所有的知识点囊括在内,本教材中,各位专家帮助考生做了一个专业、合理的取舍,使考生目标更加明确、清晰,为考生减负,以此节约考生的大量时间和精力。

3. 应试性强

本教材的重要考点都配以经典例题,能够做到与试题结合的合理、完善,完全避免那种只看书不做题或题海战术的复习弊端。其所有解析和总结,完全是从司法考试的命题方法、考查特点的角度作出的。同时,在每一个大的考点下面又分为几个命题题眼,从命题题眼的具体内容、最易出题的点、最易出错的点、掌握技巧等方面具体展开,为考生全面讲解,以增强考生的应试能力。

4. 综合性强

本教材是唯一一套能够彻底做到对考点、知识点进行横向、纵向比较与综合运用的司法考试辅导教材。其对重点考点进行全方位的总结与讲解,能够做到每个相关知识点不遗漏。如,讲到除斥期间时,书中对不同法律涉及的除斥期间都一一总结出来,以便考生完整地掌握法律中存在的除斥期间。再如,很多法律中都存在清算顺序的规定,讲到清算顺序时,书中对这些规定的相同点进行归纳与总结,以方便考生的记忆。

5. 实用性强

本教材抛开以往教材写作的特点,在述及某一考点时,直接切入主题,并不一味遵循概念、特征的模式。在语言和内容的编排上,也力求简约,没有虚华的设计,没有多余的阐释,并力图将考试所需的知识点全面、完整地呈现给考生,避免不准确的阐释和说明给考生带来干扰。

由于时间有限,编者虽尽全力但仍有不足之处。希望读者不吝赐教,错漏之处敬请批评指正。

考点精讲系列教材编写组

2007年3月22日

Catalogue 目录

第一章 民法概述	1
第一节 民法的概念、特征、原则	1
考点一 民法的概念	1
考点二 民法的调整对象	2
考点三 民法的基本原则	3
第二节 民事法律关系	6
考点一 民事法律关系的概念	6
考点二 民事法律关系的要素	7
考点三 民事权利的概念及其类型化	9
考点四 民事权利的救济	12
考点五 民事义务	13
考点六 民事责任	14
考点七 民事法律事实	16
第二章 自然人	17
第一节 自然人的民事权利能力	17
考点一 自然人与公民	17
考点二 自然人的民事权利能力的概念和特征	17
考点三 自然人民事权利能力的开始和终止	17
第二节 自然人的民事行为能力及其分类	19
考点一 民事行为能力的意义	19
考点二 自然人民事行为能力的类型	19
考点三 自然人的民事责任能力	20
第三节 自然人的住所	21
考点一 住所的意义与住所的确定	21
考点二 住所的法律意义	21

第四节 监护	21
考点一 监护制度的含义	21
考点二 监护人的确定	22
考点三 监护人的职责	22
考点四 监护的终止	23
第五节 宣告失踪和宣告死亡	23
考点一 宣告失踪	23
考点二 宣告死亡	24
第三章 法人	27
第一节 法人概述	27
考点一 法人的概念和特征	27
考点二 法人的分类	27
第二节 法人的成立、变更和终止	29
考点一 法人的成立	29
考点二 法人的设立	30
考点三 法人的变更	30
考点四 法人的终止	31
考点五 法人的登记	32
第三节 法人的能力	33
考点一 法人的民事权利能力	33
考点二 法人的民事行为能力	34
考点三 法人的责任能力	34
第四节 法人机关	35
考点一 法人机关的概念	35
考点二 法人机关的类型	35
考点三 法人与法人分支机构	36
第四章 民事法律行为	37
第一节 法律行为概述	37
考点一 民事法律行为的概念	37
考点二 民事法律行为的分类	38

第二节 意思表示	42
考点一 意思表示的概念	42
考点二 意思表示的类型	43
考点三 意思表示的要件	44
考点四 意思表示的瑕疵	45
第三节 法律行为的成立与生效	46
考点一 法律行为成立与生效的概念及内涵	46
考点二 民事法律行为的成立	47
考点三 法律行为的生效	48
第四节 效力有瑕疵的法律行为	48
考点一 无效民事法律行为	48
考点二 可变更、可撤销的民事行为	50
考点三 效力待定的民事行为	52
第五节 法律行为的附款	54
考点一 法律行为附款的意义	54
考点二 附条件的民事法律行为	54
考点三 附期限的民事法律行为	55
第五章 代理制度——法律行为的扩张	57
第一节 代理概述	57
考点一 代理的概念及特征	57
考点二 代理的适用范围	57
考点三 代理的类型	58
第二节 代理权	60
考点一 代理权的概念	60
考点二 代理权的发生	61
考点三 代理权的授予	61
考点四 滥用代理权	62
考点五 代理权的终止	62
第三节 无权代理	63
考点一 无权代理的概念	63
考点二 狭义无权代理	64
考点三 表见代理	64

第六章 诉讼时效与期限 66

考点一	诉讼时效的概念	66
考点二	诉讼时效的效果	66
考点三	诉讼时效的适用范围	66
考点四	诉讼时效与除斥期间的区别	67
考点五	诉讼时效期间的种类	67
考点六	诉讼时效期间的起算	68
考点七	诉讼时效期间的中止和中断	68
考点八	诉讼时效期间的延长	70
考点九	期限与期日的概念	70
考点十	期限的意义和作用	70
考点十一	期限之性质及类型	71
考点十二	期限的计算方法	71

第七章 债法概述 72

第一节	债的概念和要素	72
考点一	债的概念和特征	72
考点二	债的要素	74
第二节	债的发生原因	77
考点一	债的发生原因	77
第三节	债的分类	79
考点一	意定之债与法定之债	79
考点二	特定之债与种类之债	80
考点三	单一之债与多数人之债	81
考点四	按份之债与连带之债	82
考点五	简单之债与选择之债	84
考点六	主债与从债	85
考点七	财物之债与劳务之债	86

第八章 债的履行 87

第一节	债的履行规则	87
考点一	履行主体与有关第三人	87
考点二	履行标的、期限、地点、方式和费用	88

第二节 债的不履行和不当履行	90
考点一 债的不履行和不当履行	90
第九章 债的保全和担保	92
第一节 债的保全	92
考点一 债的保全的概念和特征	92
考点二 债权人代位权的概念和特征	93
考点三 债权人代位权的成立要件	95
考点四 代位权诉讼中的抗辩及有关程序问题	96
考点五 代位权行使的效力	100
考点六 债权人撤销权的概念	101
考点七 债权人撤销权的成立要件及行使	102
第二节 债的担保	106
考点一 债的担保的概念和种类	106
考点二 主从效力的关系及责任	107
考点三 保证的概念、特征	110
考点四 保证的种类	111
考点五 保证人	115
考点六 保证合同	117
考点七 保证的效力	118
考点八 无效保证及其法律后果	120
考点九 保证责任的免除	121
考点十 保证人的追偿权	126
考点十一 定金的概念和种类	128
考点十二 定金的成立与效力	130
第十章 债的移转和消灭	133
第一节 债的移转	133
考点一 债的移转的概念	133
考点二 债权让与	134
考点三 债务承担	140
考点四 债的概括承受	143

第二节 债的消灭	145
考点一 抵销	145
考点二 提存	150
考点三 免除	154
考点四 混同	155
第十一章 合同概述	157
第一节 合同的概念和特征	157
考点一 合同的概念和特征	157
第二节 合同的分类	158
考点一 双务合同和单务合同	158
考点二 有偿合同和无偿合同	160
考点三 诺成合同和实践合同	161
考点四 要式合同和不要式合同	161
考点五 有名合同和无名合同	162
考点六 主合同和从合同	163
考点七 束己合同与涉他合同	163
第十二章 合同的订立	165
第一节 合同订立的程序	165
考点一 要约	165
考点二 承诺	170
考点三 合同的特殊订立方式	176
考点四 合同成立的时间和地点	178
考点五 格式条款合同	181
第二节 合同的内容和解释	183
考点一 合同的内容和解释	183
第十三章 双务合同履行中的抗辩权	187
第一节 同时履行抗辩权	187
考点一 同时履行抗辩权	187

第二节	不安抗辩权	189
考点一	不安抗辩权	189
第三节	先履行抗辩权	191
考点一	先履行抗辩权	191
第十四章	合同的变更和解除	193
第一节	合同的变更	193
考点一	合同的变更	193
第二节	合同的解除	195
考点一	合同解除的概念	195
考点二	合同的法定解除	196
考点三	合意解除及依约定的解除权解除	199
考点四	合同解除的效力	200
第十五章	合同责任	203
第一节	违约责任	203
考点一	违约责任的概念和特征	203
考点二	违约责任的构成要件	205
考点三	违约的免责事由	207
考点四	违约责任的形式	210
第二节	缔约过失责任	218
考点一	缔约过失责任的概念和构成要件	218
考点二	缔约过失责任的适用	218
考点三	缔约过失责任的赔偿范围	220
第十六章	转移财产权利的合同	221
第一节	买卖合同	221
考点一	买卖合同的概念和特征	221
考点二	买卖合同当事人的权利和义务	222
考点三	标的物所有权转移	226
考点四	标的物风险责任的承担	228
考点五	孳息的归属	231
考点六	买卖合同的解除	231

考点七	特种买卖合同	233
考点八	房屋买卖合同	238
第二节	供用电、水、气、热力合同	243
考点一	供用电、水、气、热力合同基本制度	243
第三节	赠与合同	245
考点一	赠与合同的概念和特征	245
考点二	赠与合同的效力	246
考点三	赠与合同的终止	248
第四节	借款合同	252
考点一	借款合同的概念和特征	252
考点二	借款合同当事人的权利和义务	253
考点三	自然人间的借款合同	256
第五节	租赁合同	257
考点一	租赁合同的概念、特征	257
考点二	租赁合同的种类和形式	258
考点三	租赁合同当事人的权利和义务	259
考点四	房屋承租人的优先购买权	265
第六节	融资租赁合同	267
考点一	融资租赁合同的概念和特征	267
考点二	融资租赁合同当事人的权利和义务	269
第十七章	完成工作成果的合同	272
第一节	承揽合同	272
考点一	承揽合同的概念和特征	272
考点二	承揽合同当事人的权利、义务	273
考点三	承揽合同的终止	278
第二节	建设工程合同	278
考点一	建设工程合同的概念、特征	278
考点二	建设工程合同的订立	279
考点三	建设工程合同当事人的权利和义务	281
考点四	无效的建设工程施工合同	285
考点五	建设工程施工合同的解除	286
考点六	建设工程施工合同诉讼中的相关问题	287

第十八章 提供劳务的合同 289

第一节 运输合同	289
考点一 运输合同的概念、特征	289
考点二 客运合同	290
考点三 货运合同	292
考点四 多式联运合同	295
第二节 保管合同	297
考点一 保管合同的概念和特征	297
考点二 保管合同当事人的权利和义务	298
第三节 仓储合同	301
考点一 仓储合同的概念和特征	301
考点二 仓储合同当事人的义务	302
第四节 委托合同	305
考点一 委托合同的概念和特征	305
考点二 委托合同当事人的主要义务	307
考点三 委托合同的终止	310
第五节 行纪合同	311
考点一 行纪合同的概念和特征	311
考点二 当事人的权利和义务	313
第六节 居间合同	315
考点一 居间合同基本制度	315

第十九章 技术合同 318

第一节 技术合同概述	318
考点一 技术合同的概念和原则	318
考点二 职务技术成果	319
考点三 非职务技术成果	320
考点四 技术合同无效、撤销的特殊规定	321
考点五 不具有民事主体资格的科研组织订立的技术合同的效力与责任的承担	323
考点六 与技术合同诉讼有关的问题	324
第二节 技术开发合同	326
考点一 技术开发合同的解除	326

考点二	技术开发合同的风险的负担	327
考点三	研究开发成果的归属和分享	328
第三节	技术转让合同	331
考点一	技术转让合同的种类及基本内容	331
第四节	技术咨询合同和技术服务合同	335
考点一	技术咨询、技术服务合同的区别	335
考点二	成果归属及技术咨询有关责任	335
第二十章	不当得利、无因管理	336
第一节	不当得利之债	336
考点一	不当得利的概念与性质	336
考点二	不当得利的要件	336
考点三	不当得利的基本类型	337
考点四	不当得利的效力——受益人应当将所受利益返还给受损人	338
第二节	无因管理之债	339
考点一	无因管理的概念与性质	339
考点二	无因管理的要件	340
考点三	无因管理之债的内容	341
第二十一章	知识产权与知识产权法概述	342
考点一	知识产权的性质和特征	342
考点二	知识产权的范围	343
考点三	知识产权立法	344
考点四	知识产权国际保护的原则	346
第二十二章	著作权	348
第一节	著作权概述	348
考点一	著作权的概念	348
考点二	著作权的特征	348
第二节	著作权的客体	349
考点一	作品的要件	349

考点二 作品的分类	350
第三节 著作权的主体	351
考点一 著作权的原始主体	351
考点二 著作权的继受主体	354
考点三 对外国人和无国籍人的著作权的保护	355
第四节 著作权的内容	355
考点一 著作人身权	355
考点二 著作财产权	357
第五节 著作权的限制	359
考点一 期限上的限制	359
考点二 合理使用	360
考点三 法定许可使用	362
第六节 著作邻接权	363
考点一 著作邻接权概述	363
考点二 出版者的权利	363
考点三 表演者权	363
考点四 录音、录像制作者的权利	364
考点五 广播、电视组织的权利	366
第七节 著作权的保护	366
考点一 著作权侵权行为	366
考点二 侵害著作权的民事责任	367
考点三 侵害著作权的具体类型	368
考点四 知识产权诉讼时效——适用于著作权、专利权和 商标权	369
考点五 在提起侵权之诉前权利人所以采取的临时措施	369
考点六 侵害著作权的行政责任	370
第八节 计算机软件著作权	370
考点一 软件著作权的客体	370
考点二 软件的权利归属	371
考点三 软件著作权的内容	371
考点四 软件著作权的保护期限	372
考点五 软件著作权的限制	372
考点六 侵害计算机软件著作权的行为	373

第二十三章 专利权 374

第一节 专利权客体	374
考点一 专利权客体的范围	374
考点二 不可专利的对象	375
考点三 授予专利权的条件	375
第二节 专利申请权和专利权归属	377
考点一 专利申请权与专利权	377
考点二 专利申请权的归属——即专利权的原始主体	377
第三节 专利权的取得	379
考点一 申请	379
考点二 审查与授权	380
考点三 专利的无效宣告	382
第四节 专利权的内容和限制	382
考点一 专利权人的权利	382
考点二 专利权的期限	384
考点三 专利权的限制	384
第五节 专利权的保护	386
考点一 专利权的保护范围	386
考点二 专利侵权行为的类型	386
考点三 侵害专利权的民事责任	387

第二十四章 商标权 391

第一节 商标概述	391
考点一 商标的概念和特征	391
考点二 商标的构成要件	391
考点三 商标的分类	393
第二节 商标专用权	395
考点一 商标使用权与商标专用权	395
考点二 商标权专用权的具体内容	395
第三节 商标权的取得	397
考点一 商标权专用权取得方式	397
考点二 商标注册的原则	397
考点三 商标注册程序	398