

 法律实务与案例评析丛书

民法通则 (上)

实务与案例评析

根据最新法律、行政法规、
司法解释编撰

编委会主任/江 平 主持/中国行为法学会
主编/许 峰

- 离婚后出现的被监护人致人损害的，应如何处理？
- 学校在什么情况下应对学生伤害事故承担责任？
- 个人独资企业解散后，原投资人对个人独资企业的债务是否还应当承担清偿责任？
- 合伙财产不足清偿债务的，合伙人应如何承担清偿责任？
- 企业法人注册资金不实应承担什么法律后果？
- 企业法人对其法定代表人和其他工作人员的经营活动是否应当承担责任？
- 企业开办的企业被撤销或歇业的民事责任如何承担？
- 贞操权受侵害，是否可以主张精神损害赔偿？

中国工商出版社

五、基本原则

实务与案例评析

100

1998年12月12日

[illegible]

法律实务与案例评析丛书

编委会主任 江 平

主持 中国行为法学会

民法通则实务与 案例评析（上）

——根据最新法律、行政法规、
司法解释编撰

主 编 许 峰

中国工商出版社

丛书策划 王景明 张文锐

责任编辑 张文锐 吴长清

装帧设计 欣然

图书在版编目(CIP)数据

民法通则实务与案例评析/法律实务与案例评析丛书/许峰主编. —北京:中国工商出版社, 2002. 10

ISBN 7-80012-765-6

I. 民… II. 许… III. ①民法—总则—基本知识—中国②民法—总则—案例—分析—中国 IV. D923.1

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 083496 号

法律实务与案例评析丛书

书名/民法通则实务与案例评析(上、下)

主编/许峰

出版·发行/中国工商出版社

印刷/北京翌新工商印制公司

开本/890×1240 毫米 1/32 印张/28.1875 字数/757 千

版本/2002 年 11 月第 1 版 2002 年 11 月第 1 次印刷

印数/01-8000 册

社址/北京市丰台区花乡育芳园东里 23 号(100070)

电话/(010)63730074, 63748686

出版声明/版权所有, 侵权必究

书号: ISBN 7-80012-765-6/D·179

定价: 58.00 元(上、下)

(如有缺页或倒装, 本社负责退换)

序

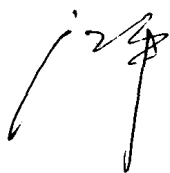
我们从“法律虚无主义”的时代走出来，对民主与法制的向往与追求、对历史与现实的反思与考量，直接催生了一部部法律，也使法律意识逐渐在广大人民群众中植根。现如今，我国立法工作已驶入快车道，民法典立法已经启动，行政程序法、行政许可法等行政法律也纳入立法规划，为适应加入 WTO 后的需要，许多法律的修改已列入议事日程。可以预见，在不久的将来，具有中国特色的社会主义法律体系必将最终形成。

随着立法的逐渐完善，“无法可依”的时代会渐渐离去，执法的问题会越来越成为“依法治国”的主要矛盾。制定和颁布一部好的法律固然重要，而真正有效地、全面准确地实施业已生效的法律，更属要端！为使众多的法律为人们所知悉、理解，成为个人、企业和国家机关的行为规范，法制宣传任重而道远。

我一向认为，中国法学不仅要有“阳春白雪”，而且还需要“下里巴人”。创造性的法学研究对中国法学的成长无疑是至关重要的，但实用法学同样不可或缺，因为法学本质上是一门实用科学，法律的每一个规范都来源于社会生活并服务于社会。中国工商出版社向以繁荣法学研究、服务法律实践为己任，在不断推出理论新著的基础上，以罕见的勇气和远见，约请全国人民代表大会常务委员会、最高人民法院、最高人民检察院、中国政法大学、中国人民大学、北京大学、清华大学等单位的专家、学者共同编撰了这套《法律实务与案例评析丛书》，将法律从庙堂之上、从象牙塔之顶搬下来，形成

一种“大众法学”，形成一种“活生生的法学”、“有血有肉的法学”、“栩栩如生的法学”。本套丛书卷帙浩繁，凡百余册，涵摄社会生活中常用的近百部法律、行政法规。

本套丛书中各册均包括法律实务与案例评析两大部分，以最新的法律、行政法规、行政规章、司法解释、行政解释以及我国参加的国际公约（如WTO相关协定）为基础，用平实的语言对该部门法在司法实务、行政执法实务的主要问题作了介绍，并精选典型案例，从案情与审判、法律问题、问题解说的角度作了评析。本套丛书除了关注实务，具有很强的针对性和可操作性之外，对有关疑难问题也作了相当的理论探讨，其中不乏灼见。我确信，本套丛书的出版，对于促进国家机关依法行使职权，提高司法、行政执法工作者的理论素养和实务水平，增强个人、企业依法维护自身合法权益的自觉性，都会有所裨益。



2002年8月

目 录 (上)

民事关系的法律适用

核心提示	(1)
□ 什么是民事关系?	(1)
□ 什么是民法?	(2)
□ 在我国,调整民事关系的法律规范有哪些?	(3)
□ 民族自治地方变更或者补充规定在我国民法中属于何种地位?	(5)
□ 审判实践中是否可以以政策为依据来判案?	(7)
□ 审判实践中是否可以以习惯为依据来判案?	(8)
□ 审判实践中是否可以以法理为依据来判案?	(9)
□ 什么是民法的适用?	(10)
□ 什么是民法适用上的上位法优于下位法原则?	(11)
□ 什么是民法适用上的特别法优于普通法原则?	(11)
□ 什么是民法适用上的后法优于先法原则?	(14)
□ 什么是民法适用上的强行法优于任意法原则?	(15)
□ 什么是民法适用上的例外法优于原则法?	(17)
□ 民法的调整对象包括哪些?	(17)
□ 什么是平等主体之间的财产关系?	(18)
□ 什么是平等主体之间的人身关系?	(19)
□ 民法在空间上适用于哪些范围?	(20)
□ 民法在时间上的适用范围是怎样的?	(21)

- 民法适用于哪些人? (22)
- 外国人是否适用我国民法? (23)
- 民法适用的过程是怎样的? (24)
- 什么是民法的基本原则? (27)
- 审判实践中,民法的基本原则是否可以直接被援引来处
理具体案件? (28)
- 什么是平等原则?平等原则包括哪些内容? (29)
- 什么是自愿原则?自愿原则包括哪些内容? (30)
- 什么是公平原则?公平原则包括哪些内容? (32)
- 什么是等价有偿原则?等价有偿原则包括哪些内容? ... (33)
- 什么是诚实信用原则?诚实信用原则包括哪些内容? ... (34)
- 什么是维护国家和社会公共利益原则? (35)
- 什么是商法?它与民法是什么关系? (36)
- 民法与经济法是什么关系? (37)

公民(自然人)

- 核心提示 (40)

公民的民事权利能力和民事行为能力

- 什么是民事主体? (41)
- 什么是公民?什么是自然人? (41)
- 什么是公民的民事权利能力? (42)
- 公民的民事权利能力包括哪些内容? (43)
- 公民从什么时候开始享有民事权利能力? (43)
- 胎儿是否具有民事权利能力? (44)
- 公民的民事权利能力在什么时候终止? (44)
- 如何理解公民死亡后,其生前享有的某些权利仍然受到
法律保护的事实? (45)

- 什么是公民的民事行为能力? (46)
- 民事权利能力与民事行为能力有何关系? (47)
- 哪些人属于完全民事行为能力人, 可以独立进行民事活动? (48)
- 以自己的劳动收入为主要生活来源的, 如何确定其民事行为能力? (48)
- 未成年人的民事行为能力如何确定? (49)
- 未成年人可以独立地从事哪些民事活动? (49)
- 精神病人的民事行为能力如何确定? (50)
- 如何确定无民事行为能力人、限制民事行为能力人的法定代理人? (51)
- 什么是公民的住所? 住所在民法上有何意义? (52)
- 如何确定公民住所? (53)

监 护

- 什么是监护? (55)
- 未成年人的监护人是谁? (56)
- 如何判断监护人的监护能力? (57)
- 精神病人的监护人是谁? (58)
- 监护人应当履行什么职责? (59)
- 无民事行为能力人和限制民事行为能力人致人损害时, 由谁承担民事责任? (60)
- 有财产的被监护人造成他人损害时应如何承担赔偿责任? (62)
- 离婚后出现的被监护人致人损害的, 应如何处理? (64)
- 未明确监护人的被监护人致人损害的, 应由谁承担责任? (64)
- 遗弃儿、流浪儿致人损害的, 应由谁承担责任? (65)
- 如何认定学生伤害事故的责任? (65)

- 学校在什么情况下应对学生伤害事故承担责任? (67)
- 学生或者未成年人学生监护人在什么情况下应对学生伤害事故承担责任? (68)
- 学校在什么情况下对学生伤害事故不承担责任? (69)
- 学生伤害事故损害的赔偿范围和标准是怎样的? (70)
- 什么情况下变更监护人? (71)
- 监护在什么情形下终止? (72)
- 认定精神病人无民事行为能力或者限制民事行为能力应达到什么条件? (72)
- 精神病人被人民法院宣告为无民事行为能力或限制民事行为能力后恢复正常, 应如何处理? (74)

宣告失踪和宣告死亡

- 什么是宣告失踪? 为什么要宣告公民失踪? (74)
- 宣告公民失踪应达到什么条件? (75)
- 宣告某公民失踪后, 应确定谁为其财产代管人? (76)
- 宣告某公民失踪后, 其所欠的税款、债务和应付的其他费用应如何支付? (77)
- 财产代管人如何变更? 如何追究财产代管人的民事责任? (77)
- 宣告某公民失踪后, 该公民重新出现或者确知其下落, 应如何处理? (78)
- 什么是宣告死亡? (79)
- 宣告某公民死亡应达到什么条件? (80)
- 宣告某公民死亡后, 会产生什么法律后果? (81)
- 宣告某公民死亡后, 该公民重新出现或确知其没有死亡的, 应如何处理? (82)
- 撤销死亡宣告会产生什么法律后果? (82)

个体工商户、农村承包经营户 与个人独资企业

- 什么是个体工商户? (84)
- 个体工商户取得经营资格是否应经过一定的程序? (85)
- 个体工商户的法律地位如何? (86)
- 如何保护个体工商户的合法权益? (87)
- 个体工商户以个人经营时, 其债务应如何承担? (88)
- 个体工商户以家庭经营时, 其债务应如何承担? (89)
- 什么是农村承包经营户? (90)
- 农村承包经营户的法律地位如何? (91)
- 如何保护农村承包经营户的合法权益? (93)
- 农村承包经营户的债务应由谁承担? (94)
- 什么是个人独资企业? 个人独资企业以什么财产对其债务承担责任? (95)
- 个人独资企业以投资人家庭共有财产作为个人出资的, 应以哪些财产对企业债务承担责任? (95)
- 个人独资企业财产不足以清偿债务的, 应当如何处理? (96)
- 个人独资企业解散后, 原投资人对个人独资企业的债务是否还应当承担清偿责任? (97)
- 个人独资企业解散时, 财产应当按照什么顺序清偿债务? (98)

个人合伙与合伙企业

- 什么是合伙? (99)
- 个人合伙与合伙企业是什么关系? (100)
- 什么是合伙协议? 合伙协议应包括哪些内容? (101)
- 哪些财产是合伙财产? (103)

- 合伙财产如何管理和使用? (104)
- 合伙企业如何办理登记手续? (105)
- 其他个人合伙如何办理登记? (106)
- 合伙事务由谁来作出决策? (107)
- 合伙事务由谁来执行? (108)
- 对合伙事务的执行由谁来监督? (110)
- 合伙的盈利和亏损应如何分配? (111)
- 哪些债务属于合伙债务? (111)
- 如何区分合伙债务与合伙人的个人债务? (112)
- 对于合伙债务, 首先应由谁来承担责任? (113)
- 合伙财产不足清偿债务的, 合伙人应如何承担清偿责任?
..... (114)
- 合伙人偿还合伙债务超过了自己应当承担的数额, 应当
如何处理? (116)

法 人

- 核心提示..... (117)

法人的设立、终止及种类

- 什么是法人? (117)
- 什么是法人的民事权利能力? (118)
- 法人的民事权利能力与公民的民事权利能力有何区别?
..... (119)
- 什么是法人的民事行为能力? (120)
- 法人应当具备哪些条件? (121)
- 法人的组织机构包括哪几种? (123)
- 法人的债务是否要法人的投资者承担? (124)
- 什么是法定代表人? (125)

- 担任法定代表人应当具备哪些条件? (125)
- 哪些人不得担任企业的法定代表人? (127)
- 一个法人是否可以有两个法定代表人? (127)
- 在实行董事会制的公司中, 董事长是法定代表人, 还是
 总经理是法定代表人? (128)
- 法定代表人的签字有何法律效力? (129)
- 法定代表人变更后, 是否可以否认前任法定代表人签字
 的效力? (130)
- 什么是法人的住所? 确定法人的住所有何意义? (130)
- 法人在什么情况下终止? (132)
- 法人终止时如何进行清算? (133)
- 什么是企业? (135)
- 什么是国有企业? (136)
- 什么是集体企业? (139)
- 什么是中外合资经营企业? (140)
- 什么是中外合作经营企业? (141)
- 什么是外资企业? (142)
- 什么是公司? (143)
- 什么是机关法人? (144)
- 机关法人的独立经费来自哪里? 其使用范围局限于哪些
 方面? (145)
- 机关法人可以从事哪些民事活动? (146)
- 什么是事业单位法人? (147)
- 如何设立事业单位? (148)
- 事业单位法人可以从事哪些民事活动? (149)
- 什么是社会团体法人? (150)
- 如何设立社会团体法人? (151)
- 社会团体法人可以从事哪些民事活动? (152)

企业法人的设立及其纠纷处理

- 设立企业法人应当具备哪些条件? (153)
- 给企业取名应当注意哪些问题? (156)
- 设立国有企业应当具备哪些条件? (157)
- 设立集体所有制企业应当具备哪些条件? (157)
- 设立公司应当具备哪些条件? (158)
- 设立中外合资经营企业应当具备哪些条件? (159)
- 设立中外合作经营企业应当具备哪些条件? (159)
- 设立外资企业应当具备哪些条件? (159)
- 设立企业法人由哪个机关办理登记? (160)
- 企业如何办理设立登记? (161)
- 外商投资企业如何办理设立登记? (163)
- 什么是企业法人的注册资金, 法人对外承担责任是否以注册资金为限? (165)
- 企业法人注册资金不实应承担什么法律后果? (166)
- 注册资金投入未达到最低限额的企业法人应如何承担对外产生的债务? (167)
- 会计师事务所出具虚假验资证明应如何承担责任? (167)
- 企业法人资格能否因企业未参加年检而丧失? (169)
- 挂靠经营中被挂靠单位对挂靠经营者的对外债务承担什么责任? (170)
- 企业法人的主管部门或开办单位应否对所办企业的债务承担民事责任? (170)
- 主管部门或开办单位在开办企业时, 谎报注册资金或者提供虚假资信证明的, 应如何承担责任? (172)
- 主管部门或开办单位向所属企业非法收取管理费, 参与企业分红或抽走资金财物的, 应如何承担责任? (172)
- 主管部门或开办单位对注册资金提供担保的, 应如何承

担责任?	(173)
□ 主管部门或开办单位抽逃企业资金、转移资金、隐匿财产的, 应如何承担责任?	(173)
□ 什么是企业的经营范围?	(174)
□ 企业超出核准登记的经营范围进行民事活动, 其效力如何?	(174)
□ 企业法人对其法定代表人和其他工作人员的经营活动是否应当承担责任?	(175)
□ 企业法人对其法定代表人和其他工作人员超越法人核准登记的经营范围以企业法人名义所进行的经营应否负责?	(176)
□ 企业法人以什么财产来承担民事责任?	(177)
□ 法人的责任与法人出资人的有限责任有何区别?	(178)
□ 在什么情况下应由法人成员对法人的债务承担责任?	(179)
□ 企业法人的哪些行为, 除法人承担责任外, 法定代表人还应承担责任?	(181)

企业法人的变更及债权债务承担

□ 什么是企业法人的变更?	(184)
□ 企业法人变更时如何办理登记手续?	(185)
□ 企业法人分立、合并的, 其债权债务如何处理?	(187)
□ 企业改制后原有债务究竟由谁承担?	(187)
□ 企业改制时, 就原有企业债务签有债务转让或者分担协议的, 应如何处理?	(188)
□ 企业产权出售后, 发现有评估时漏评或清理债务不彻底而遗漏的债务, 债权人就该笔债务起诉的, 如何处理?	(191)
□ 采用租股结合的吸股方式将企业改组为股份合作制企业	

后,原企业的债权人起诉的,如何处理?.....(192)

企业承包、租赁经营及其纠纷处理

- 什么是企业承包、租赁经营?我国调整企业承包和租赁的主要法律规范有哪些?.....(192)
- 如何认定企业承包、租赁合同的效力?.....(193)
- 承包、租赁企业承包、租赁前的债务由谁承担?.....(194)
- 企业承包或租赁后,承包人或承租人擅自将该企业转包或转租是否有效,如何处理?.....(194)
- 承包企业在承包期间的对外债务如何承担?.....(195)
- 企业发包人对承包人对外债务是否应当承担责任?.....(195)
- 企业内部承包与企业承包经营是否是一回事?.....(196)

企业法人的终止及清算

- 企业法人在什么情况下终止?.....(197)
- 在哪些情况下企业法人应办理注销登记?.....(199)
- 企业法人如何办理注销登记?.....(200)
- 企业解散时如何进行清算?.....(201)
- 企业被撤销或被宣告破产时如何进行清算?.....(202)
- 企业法人终止时,由谁负责结算?.....(204)
- 中外合资经营企业被宣告解散时由谁组织清算?.....(205)
- 有限责任公司解散时不清算的,债权人是否可以请求人民法院组织清算?.....(206)
- 企业歇业后,对该企业享有权利的人应以谁为被告起诉?应由谁承担责任?.....(206)
- 企业被撤销后,对该企业享有权利的人应以谁为被告起诉?应由谁承担责任?.....(207)
- 企业被吊销营业执照后,对该企业享有权利的人应以谁为被告起诉?应由谁承担责任?.....(208)

- 企业法人终止后,清算主体应如何承担清算责任? (208)
- 企业法人终止后,清算主体不履行清算义务,应如何向
债权人承担赔偿责任? (209)
- 企业开办的企业被撤销或歇业的民事责任如何承担?
..... (209)
- 军队武警部队政法机关移交撤销企业和党政机关脱钩企
业的有关债务纠纷应如何处理? (213)

联营及其纠纷处理

- 什么是联营? (215)
- 什么是法人型联营? 法人型联营对联营债务如何承担责
任? (217)
- 什么是合伙型联营? 合伙型联营对联营债务如何承担责
任? (218)
- 什么是合同型联营? 合同型联营对合同债务如何承担责
任? (219)
- 哪些人可以参加联营? (220)
- 联营各方对联营债务应如何承担责任? (220)
- 审判实践中,对联营中负盈不负亏的保底条款应如何处
理? (221)
- 对于名为“联营”,实为“借贷”的“联营”纠纷应如
何处理? (222)
- 对于中途退出联营引起的纠纷应如何处理? (223)
- 对于无效联营的收益应当如何处理? (223)

民事法律行为和代理

- 核心提示..... (224)