

全国高等教育自学考试教材

律师专业

民商法原理与实务

● 全国高等教育自学考试指导委员会组编

● 魏振瀛 主编



北京大学出版社

全国高等教育自学考试教材
律 师 专 业

民商法原理与实务

全国高等教育自学考试指导委员会组编

主 编 魏振瀛

副主编 李仁玉

撰稿人 (以姓氏笔画为序)

王小能 李仁玉

刘凯湘 钱明星

魏振瀛

北京大学出版社
北 京

图书在版编目 (CIP) 数据

民商法原理与实务/魏振瀛主编. —北京: 北京大学出版社, 1996. 8

ISBN 7-301-03177-7

I. 民… I. 魏… II. ①民法-高等教育-自学考试-教材②商法-高等教育-自学考试-教材 N. D913

书 名: 民商法原理与实务

著作责任者: 魏振瀛

责任编辑: 李霞

标准书号: ISBN 7-301-03177-7/D · 318

出版者: 北京大学出版社

地址: 北京市海淀区中关村北京大学校内 100871

电话: 出版部 62752015 发行部 62559712 编辑部 62752032

排版者: 北京大学出版社激光照排中心

印刷者: 北京经纬印刷厂印刷

发行者: 北京大学出版社

850×1168 毫米 32 开本 17.5 印张 440 千字

1996 年 9 月第一版 1996 年 12 月第二次印刷

定 价: 18.80 元

出版前言

高等教育自学考试教材建设是高等教育自学考试工作的一项基本建设。经国家教育委员会同意,我们拟有计划、有步骤地组织编写一些高等教育自学考试教材,以满足社会自学和适应考试的需要。《民商法理论与实务》是为高等教育自学考试法律专业编写的一套教材中的一种。这本教材是根据专业考试计划,从造就和选拔人才的需要出发,按照全国颁布的《民商法理论与实务自学考试大纲》的要求,结合自学考试的特点,组织高等院校一些专家学者集体编写而成的。

法律专业《民商法理论与实务》自学考试教材,是供个人自学、社会助学和国家考试使用的,无疑也适用于其他相同专业方面的学习需要。现经审定同意予以出版发行。我们相信,随着高等教育自学考试教材的陆续出版,必将对我国高等教育事业的发展,保证自学考试的质量起到积极的促进作用。

编写高等教育自学考试教材是一种新的尝试,希望得到社会各方面的关怀和支持,使它在使用中不断提高和日臻完善。

全国高等教育自学考试指导委员会

1996年9月

目 录

第一编 导 论

第一章	民法的概念和调整对象	(1)
第二章	民法的渊源	(8)
第三章	民法的适用范围	(10)
第四章	商法及其与民法的关系	(13)
第一节	商法的概念	(13)
第二节	商法与民法的关系	(14)
第五章	民商法学的体系	(16)

第二编 总 论

第六章	民法的基本原则	(19)
第一节	民法基本原则的概念和功能	(19)
第二节	当事人地位平等原则	(21)
第三节	自愿、公平、等价有偿、诚实信用原则	(22)
第四节	保护民事权益原则	(23)
第五节	遵守法律和政策原则	(24)
第六节	尊重社会公德,不损害社会公共利益原则	(24)
第七章	公民(自然人)	(26)
第一节	公民的民事权利能力和民事行为能力	(26)
第二节	宣告失踪与宣告死亡	(31)
第三节	监护	(35)
第四节	公民的姓名、户籍和住所	(38)
第五节	个体工商户、农村承包经营户和个人合伙	(40)
第八章	法人	(45)

第一节 法人的概念与特征	(45)
第二节 法人的分类	(47)
第三节 法人的设立、变更、终止和清算	(49)
第四节 法人的民事权利能力和民事行为能力	(52)
第五节 联营	(54)
第九章 民事法律行为	(56)
第一节 民事法律行为的概念和成立要件	(56)
第二节 民事法律行为的分类	(58)
第三节 无效的民事行为和可撤销(可变更)的民事行为	(63)
第十章 代理	(69)
第一节 代理的概念与特征	(69)
第二节 代理的种类	(72)
第三节 代理证书	(73)
第四节 代理权的行使	(74)
第五节 代理关系中的连带责任	(75)
第六节 代理关系的终止	(77)
第十一章 物	(78)
第一节 物在法律上的概念与特征	(78)
第二节 物在法律上的分类	(79)
第三节 货币与有价证券	(83)
第十二章 诉讼时效和期间	(85)
第一节 诉讼时效的概念与特征	(85)
第二节 诉讼时效的种类	(87)
第三节 诉讼时效的开始、中止、中断和延长	(88)
第四节 期间与期日	(90)
第十三章 民事责任	(92)
第一节 民事责任的概念与特征	(92)
第二节 一般民事责任的构成要件	(93)
第三节 免除民事责任的条件	(96)
第四节 民事责任的归责原则	(97)

第五节 民事责任的分类	(99)
-------------------	------

第六节 民事责任的方式	(100)
-------------------	-------

第三编 物权法

第十四章 物权概述	(103)
-----------------	-------

第一节 物权的概念	(103)
-----------------	-------

第二节 物权的种类	(104)
-----------------	-------

第三节 物权的效力	(106)
-----------------	-------

第四节 我国民法的物权体系	(108)
---------------------	-------

第十五章 所有权的一般原理	(110)
---------------------	-------

第一节 所有权的概念	(110)
------------------	-------

第二节 所有权的内容	(113)
------------------	-------

第三节 所有权的保护	(116)
------------------	-------

第四节 所有权的种类	(119)
------------------	-------

第十六章 不动产所有权	(125)
-------------------	-------

第一节 土地所有权	(125)
-----------------	-------

第二节 房屋所有权	(127)
-----------------	-------

第三节 相邻关系	(128)
----------------	-------

第十七章 动产所有权	(135)
------------------	-------

第十八章 共有	(142)
---------------	-------

第一节 共有的概念	(142)
-----------------	-------

第二节 按份共有	(143)
----------------	-------

第三节 共同共有	(144)
----------------	-------

第十九章 用益物权	(147)
-----------------	-------

第一节 用益物权概述	(147)
------------------	-------

第二节 承包经营权	(147)
-----------------	-------

第三节 地上权	(150)
---------------	-------

第四节 典权	(155)
--------------	-------

第五节 地役权	(159)
---------------	-------

第二十章 担保物权	(163)
-----------------	-------

第一节 担保物权概述	(163)
第二节 抵押权	(165)
第三节 质权	(171)
第四节 留置权	(174)

第四编 债权法

第二十一章 债的一般原理	(176)
第一节 债的概念	(176)
第二节 债发生的根据	(178)
第三节 债的分类	(180)
第二十二章 债的履行	(185)
第一节 债的履行的概念	(185)
第二节 债的履行的原则	(185)
第三节 债的履行的具体要求	(187)
第二十三章 债的担保	(190)
第一节 债的担保的概念与特征	(190)
第二节 保证担保	(191)
第三节 定金担保	(194)
第二十四章 债的变更、解除、移转和终止	(197)
第一节 债的变更与解除	(197)
第二节 债的移转	(201)
第三节 债的终止	(203)
第二十五章 合同概论	(206)
第一节 合同的概念与特征	(206)
第二节 合同的分类	(207)
第三节 合同的订立程序	(209)
第四节 合同的内容和形式	(211)
第五节 无效合同	(214)
第二十六章 买卖合同	(217)
第一节 买卖合同的概念和法律特征	(217)

第二节	买卖合同当事人的权利和义务	(218)
第三节	所有权转移与风险负担	(220)
第四节	几种特殊的买卖合同	(222)
第二十七章	赠与合同	(224)
第二十八章	租赁合同	(227)
第一节	租赁合同的概念与特征	(227)
第二节	租赁合同当事人的权利与义务	(228)
第三节	房屋租赁	(229)
第二十九章	借款合同	(231)
第一节	借款合同的概念和法律特征	(231)
第二节	借款合同当事人的权利和义务	(232)
第三节	信贷合同	(232)
第四节	储蓄合同	(234)
第三十章	承揽合同	(235)
第一节	承揽合同的概念和法律特征	(235)
第二节	承揽合同当事人的权利、义务和风险责任	(236)
第三节	建设工程承包合同	(238)
第三十一章	运送合同	(242)
第一节	运送合同的概念和法律特征	(242)
第二节	货物运输合同	(243)
第三节	旅客运送合同	(247)
第四节	联运合同	(248)
第三十二章	委托合同、信托合同和居间合同	(250)
第一节	委托合同	(250)
第二节	信托合同	(252)
第三节	居间合同	(254)
第三十三章	保管合同	(257)
第一节	一般保管合同	(257)
第二节	仓储保管合同	(259)
第三十四章	合伙合同和联营合同	(261)

第一节 合伙合同	(261)
第二节 联营合同	(264)
第三十五章 技术合同和出版合同	(266)
第一节 技术合同概述	(266)
第二节 技术开发合同	(267)
第三节 技术转让合同	(269)
第四节 技术服务合同和技术咨询合同	(271)
第五节 出版合同	(272)
第三十六章 保险合同	(274)
第三十七章 不当得利和无因管理之债	(275)
第一节 不当得利之债	(275)
第二节 无因管理之债	(278)
第三十八章 侵权行为之债	(281)
第一节 侵权行为的概念与特征	(281)
第二节 一般侵权的民事责任	(282)
第三节 特殊侵权的民事责任	(283)

第五编 知识产权法

第三十九章 知识产权法	(288)
第一节 知识产权的概念和特征	(288)
第二节 知识产权的保护范围	(290)
第四十章 著作权	(291)
第一节 著作权的概念	(291)
第二节 著作权法律关系的主体与客体	(291)
第三节 著作权法律关系的内容	(295)
第四节 著作权的取得与限制	(298)
第五节 著作权的保护	(300)
第四十一章 专利权	(302)
第一节 专利权的概念与特征	(302)
第二节 专利权法律关系的主体与客体	(303)

第三节 专利权的取得、期限、终止和无效	(305)
第四节 专利权人的权利和义务	(306)
第五节 专利权的保护	(307)
第四十二章 商标权	(309)
第一节 商标权的概念和特征	(309)
第二节 商标权法律关系的主体和客体	(309)
第三节 商标权的取得和期限	(310)
第四节 商标权人的主要权利和义务	(312)
第五节 商标权的保护	(312)
第四十三章 发现权、发明权和其他科技成果权	(314)
第一节 发现权	(314)
第二节 发明权	(315)
第三节 其他科技成果权	(318)

第六编 继承权法

第四十四章 财产继承权概述	(320)
第一节 财产继承权的概念和法律特征	(320)
第二节 我国继承制度的基本原则	(321)
第三节 遗产的范围	(323)
第四十五章 法定继承	(325)
第一节 法定继承的概念和适用范围	(325)
第二节 法定继承人的范围和继承顺序	(325)
第三节 代位继承与转继承	(327)
第四节 遗产分配	(328)
第四十六章 遗嘱继承与遗赠	(330)
第一节 遗嘱继承的概念与法律特征	(330)
第二节 遗嘱的有效条件	(331)
第三节 遗嘱的变更、撤销和执行	(333)
第四节 遗赠	(334)
第四十七章 遗赠扶养协议	(336)

第一节 遗赠扶养协议的概念和法律特征	(336)
第二节 遗赠扶养协议当事人的权利和义务	(337)
第三节 遗赠扶养协议与遗赠的区别	(337)
第四十八章 遗产的处理	(339)
第一节 继承开始的时间与地点	(339)
第二节 继承权的接受、放弃和丧失	(340)
第三节 被继承人债务的清偿	(340)
第四节 无人继承又无人受遗赠的遗产的归属	(341)

第七编 人身权法

第四十九章 人身权	(342)
第一节 人身权的概念和特征	(342)
第二节 人身权的分类	(343)
第三节 人身权的保护	(348)

第八编 公司法

第五十章 公司与公司法概述	(350)
第一节 公司概况	(350)
第二节 公司法概述	(353)
第五十一章 有限责任公司	(355)
第一节 有限责任公司概述	(355)
第二节 有限责任公司的设立	(358)
第三节 有限责任公司的组织机构	(362)
第四节 国有独资公司	(367)
第五十二章 股份有限公司	(369)
第一节 股份有限公司概述	(369)
第二节 股份有限公司的组织机构	(374)
第三节 股份有限公司股份的发行和转让	(379)
第四节 上市公司	(381)
第五十三章 公司法其他基本制度	(383)

第一节 公司债券	(383)
第二节 公司财务、会计	(388)
第三节 公司的合并与分立	(391)
第四节 公司破产、解散与清算	(394)
第五十四章 外国公司的分支机构	(397)
第一节 外国公司分支机构概述	(397)
第二节 公司法对外国公司分支机构经营活动的要求	(397)
第五十五章 法律责任	(399)
第一节 公司的法律责任	(399)
第二节 发起人、股东的法律责任	(401)
第三节 董事、监事、经理违反公司法的法律责任	(401)
第四节 清算组及其成员违反公司法的法律责任	(402)
第五节 资产评估、验资或验证机构违反公司法的法律责任	(402)
第六节 有关国家机关及其直接责任人员违反公司法 的法律责任	(403)
第七节 其他有关单位和个人违反公司法的法律责任	(404)

第九编 票据法

第五十六章 票据及票据法概述	(405)
第一节 票据概述	(405)
第二节 票据法概述	(406)
第五十七章 票据关系	(408)
第一节 票据当事人	(408)
第二节 票据行为	(410)
第三节 票据权利	(412)
第五十八章 票据瑕疵和票据抗辩	(414)
第一节 票据瑕疵	(414)
第二节 票据抗辩	(415)
第五十九章 票据丧失、票据时效和空白票据	(418)
第一节 票据丧失	(418)

第二节 票据时效	(419)
第三节 空白票据	(420)
第六十章 汇票	(422)
第一节 汇票概述	(422)
第二节 汇票的出票	(424)
第三节 汇票的背书	(426)
第四节 汇票的承兑	(430)
第五节 汇票的保证	(431)
第六节 汇票的付款	(433)
第七节 汇票的追索权	(434)
第六十一章 本票	(437)
第一节 本票概述	(437)
第二节 本票的出票	(438)
第三节 本票的付款	(439)
第四节 本票适用汇票的有关制度	(439)
第六十二章 支票	(440)
第一节 支票概述	(440)
第二节 支票的出票	(441)
第三节 支票付款人的付款条件	(443)
第四节 支票适用汇票的有关规定	(444)
第六十三章 涉外票据的法律适用	(445)
第六十四章 法律责任	(447)

第十编 海 商 法

第六十五章 海商法概述	(449)
第六十六章 船舶与船员	(451)
第一节 船舶	(451)
第二节 船员	(454)
第六十七章 海上运输合同	(456)
第一节 海上货物运输合同	(456)

第二节 海上旅客运送合同	(465)
第六十八章 船舶租用合同与海上拖航合同	(468)
第一节 船舶租用合同	(468)
第二节 海上拖航合同	(473)
第六十九章 船舶碰撞、海难救助与共同海损	(476)
第一节 船舶碰撞	(476)
第二节 海难救助	(477)
第三节 共同海损	(481)
第七十章 海事赔偿责任限制	(485)
第一节 海事赔偿责任限制的适用条件	(485)
第二节 赔偿限额的计算	(486)
第七十一章 海上保险合同	(488)
第一节 海上保险合同概述	(488)
第二节 海上保险合同的订立、解除和转让	(489)
第三节 保险当事人的义务与责任	(491)
第四节 保险标的的损失与委付	(493)
第五节 保险赔偿的支付	(494)

第十一编 保险法

第七十二章 保险与保险法概述	(496)
第一节 保险概述	(496)
第二节 保险法概述	(499)
第七十三章 保险合同概述	(501)
第一节 保险合同的 概念和法律特征	(501)
第二节 保险合同的分类	(502)
第三节 保险合同的解释原则	(504)
第七十四章 保险合同的主体与客体	(505)
第一节 保险合同的主体	(505)
第二节 保险合同的客体	(507)
第七十五章 保险合同的成立与生效	(509)

第一节 保险合同的订立	(509)
第二节 保险合同的形式	(509)
第三节 保险合同的条款	(511)
第四节 保险合同的生效	(513)
第七十六章 保险合同的履行	(515)
第一节 保险合同当事人的权利和义务	(515)
第二节 索赔与理赔	(516)
第三节 代位求偿与委付	(517)
第七十七章 保险合同的变更与终止	(519)
第一节 保险合同的变更	(519)
第二节 保险合同的终止	(519)
第七十八章 财产保险合同	(521)
第一节 财产保险合同的概念、特点和分类	(521)
第二节 财产保险合同当事人的权利和义务	(524)
第三节 财产保险合同的变更和终止	(526)
第七十九章 人身保险合同	(528)
第一节 人身保险合同的概念、特征和分类	(528)
第二节 人身保险合同的订立	(529)
第三节 人身保险合同当事人的权利和义务	(530)
第四节 人身保险合同的变更和终止	(532)
第八十章 保险公司与保险业的监督管理	(533)
第一节 保险公司	(533)
第二节 保险业的监督管理	(537)
第八十一章 法律责任	(540)
第一节 刑事责任	(540)
第二节 行政责任	(541)
第三节 民事责任	(542)
后记	(543)

第一编 导 论

第一章 民法的概念和调整对象

一、民法的调整对象

民法是我国社会主义法律中的一个法律部门。每个法律部门都有其特定的调整对象,调整特定的社会关系。民法调整的社会关系极为广泛而复杂,它涉及到每个公民,每个企业、机关、事业单位、社会团体等独立的社会组织,它涉及社会经济和人们生活的各个领域。例如:企业购买原材料、出售产品、搞联营、登广告,机关盖办公楼请建筑公司建造,为减少意外损失,与保险公司订立财产保险或人身保险合同;公民住旅店、上餐馆、坐火车、看电影、发表作品、继承遗产等而发生的社会关系,都涉及民法的调整问题。由于民法调整的社会关系的范围广泛而复杂,加之在立法上民法与行政法、经济法等法律部门相互交叉,因此学习民法首先需要弄清民法的调整对象。

《民法通则》第2条对我国民法的调整对象作了明确的规定:“中华人民共和国民法调整平等主体的公民之间、法人之间、公民和法人之间的财产关系和人身关系。”下面对民法的调整对象作简要说明。

(一)民法确定的平等主体

民法调整的是平等民事主体之间的社会关系。平等民事主体,是指参与民事法律关系处于平等地位的当事人。《民法通则》第二