

 法律实务与案例评析丛书

民法通则(下)

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

- 继承遗产时如何清偿被继承人的债务?
- 农村土地承包合同中约定的承包方的义务
超过了有关法律、法规和政策的规定, 是否有效?
- 审判实践中, 当事人不能证明财产是按份共有的, 应如何认定共有的性质?
- 企业之间借贷纠纷案件应如何处理?
- 农业机械产品如何实行“三包”?
- 因触电引起的人身损害赔偿范围包括哪些内容?
- 环境污染致人损害民事责任由谁承担?
- 侵权商标专用权的赔偿数额如何确定?

中国工商出版社

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 (下)

——根据最新法律、行政法规、
司法解释编写

主 编 许 峰

中国工商出版社

地址：北京 (010) 63743586

电话：(010) 63743586

目 录 (下)

物 权

核心提示..... (435)

物权的一般规则

- 什么是物权? (435)
- 物权的效力体现在哪些方面? (437)
- 什么是物权法定主义? (438)
- 物权有哪几种? (439)
- 什么是物权的变动? (439)
- 物权变动的原因有哪些? (441)
- 什么是物权的公示原则? (443)
- 什么是物权的公信原则? (445)

所 有 权

- 什么是所有权? (446)
- 所有权包括哪些内容? (447)
- 什么是国家所有权? (450)
- 什么是集体所有权? (451)
- 公民个人所有权包括哪些? (452)
- 对公民个人所有权如何保护? (455)
- 什么是社会团体所有权? (455)

- 什么是建筑物区分所有权? (457)
- 建筑物区分所有人的专有权包括哪些内容? (457)
- 建筑物区分所有人的共有权包括哪些内容? (458)
- 建筑物区分所有人的成员权包括哪些内容? (460)
- 如何取得财产的所有权? (460)
- 什么是善意取得? (462)
- 如何确定所有权转移的时间? (463)
- 什么是遗产? (466)
- 所有人不明的埋藏物和隐藏物归谁所有? (466)
- 埋藏物所有人明确, 且根据现行法律政策该埋藏物又可归其所有的, 埋藏物归谁所有? (467)
- 埋藏物、隐藏物在发现时所有人不明, 而嗣后所有人又明确的, 应如何处理? (468)
- 遗失物归谁所有? (469)
- 什么是继承权? (470)
- 确定遗产范围时应注意哪些问题? (472)
- 继承遗产时如何清偿被继承人的债务? (473)
- 什么是遗嘱继承? (474)
- 什么是遗嘱? 立遗嘱应注意什么问题? (474)
- 遗嘱应当采用什么形式? (476)
- 如何变更或撤销已立遗嘱? (477)
- 什么是遗赠? 它与遗嘱继承有何区别? (478)
- 什么是遗赠扶养协议? (479)
- 什么是法定继承? 法定继承适用于哪些情况? (480)
- 哪些人属于法定继承人? (481)
- 法定继承人之间是否有顺序上的区别? (482)
- 什么是代位继承? (483)
- 什么是转继承? (484)
- 如何确定各继承人的继承份额? (484)

- 遗产的分割应坚持什么原则? (485)
- 无人继承又无人受遗赠的遗产如何处理? (485)

用益物权

- 什么是用益物权? (486)
- 什么是国有土地使用权? (487)
- 什么是土地承包经营权? (488)
- 《农村土地承包法》对农村土地的发包方和承包方的权利义务有何规定? (489)
- 土地承包的原则和程序是怎样的? (491)
- 《农村土地承包法》规定的承包期限有多长? (491)
- 《农村土地承包法》对土地承包合同有何规定? (491)
- 农村土地承包合同中约定的承包方的义务超过了有关法律、法规和政策的规定, 是否有效? (492)
- 当事人因欠交承包费而达成还款协议, 或者承包方向发包方出具欠条, 因此引发的纠纷应当如何处理? (494)
- 承包方的土地被依法征用或者被依法批准使用后, 承包方是否可以要求补偿其为改良土地的实际投入? (495)
- 承包期满, 承包人是否有优先承包权? (496)
- 发包方是否可以要求变更农村土地承包合同中约定的承包费? (496)
- 《农村土地承包法》对土地承包经营权的保护规定了哪些措施? (497)
- 土地承包经营权怎样流转? (498)
- 对哪些农村土地应采取家庭承包之外的其他方式承包? (499)
- 什么是自然资源使用权? (500)
- 什么是国有林地使用权? (501)
- 什么是国有草原使用权? (502)

- 什么是国有水面、滩涂的养殖使用权? (503)
- 什么是采矿权? 采矿权包括哪些内容? (503)
- 自然资源承包经营权包括哪些内容? (505)
- 如何保护自然资源的承包经营权? (505)
- 什么是国有企业经营权? (506)
- 国有企业和政府是什么关系? (508)
- 什么是相邻关系? (509)
- 处理相邻关系应当坚持什么原则? (510)
- 审判实践中, 对相邻流水纠纷案件应如何处理? (511)
- 审判实践中, 对相邻用地纠纷案件应如何处理? (512)
- 审判实践中, 对相邻环境纠纷案件应如何处理? (514)
- 审判实践中, 对相邻危险纠纷案件应如何处理? (515)

担保物权

- 什么是担保物权? (517)
- 什么是抵押? (518)
- 什么是质押? (522)
- 什么是留置? (525)

占有

- 什么是占有? (526)
- 占有的性质如何? (526)
- 什么是有权占有? 什么是无权占有? (527)
- 什么是自主占有? 什么是他主占有? (528)
- 什么是直接占有? 什么是间接占有? (528)
- 占有的效力主要体现在哪些方面? (529)
- 什么是取得时效? (531)

共 有

- 什么是财产的共有? (531)
- 什么是按份共有? 按份共有人有何权利? (532)
- 什么是共同共有? (533)
- 共同共有有哪些形式? (534)
- 审判实践中, 如何区分按份共有与共同共有? (535)
- 审判实践中, 当事人不能证明财产是按份共有的, 应如何认定共有的性质? (536)
- 部分共有人擅自处分共有财产的, 应如何处理? (536)
- 审判实践中, 如何区分夫妻共有财产和夫妻个人财产? (537)

侵害物权的民事责任

- 司法实践中, 如何认定侵害财产所有权的行为? (540)
- 侵害财产所有权主要表现为哪些形式? (541)
- 当所有权或者其他物权归属不明或者是否存在发生争执, 当事人是否可以向法院起诉, 请求确认所有权? (543)
- 当事人的行为非法妨碍所有权人行使所有权时, 所有权人如何请求排除妨碍? (544)
- 当财产被他人的侵权行为损坏的, 如何请求恢复原状? (545)
- 当财产被他人非法占有时, 财产所有权人和合法占有人是否可以请求返还原物? (546)
- 当事人侵害物权的行为造成物权人的经济损失时, 物权人如何请求赔偿损失? (547)
- 因发生火灾所造成的财产损害应如何赔偿? (549)

债 权

核心提示..... (554)

债的一般规则

- 什么是债? (555)
- 债包括哪几种? (556)
- 债权与物权有何区别? (557)
- 债与民事责任有何区别? (559)
- 什么是债务履行的保证? (560)
- 什么是定金? (562)
- 什么是按份之债? (563)
- 什么是连带之债? (564)
- 连带债务的债务人与债权人之间以及债务人与债务人之间是什么关系? (565)

合 同

- 什么是合同? (566)
- 合同有何效力? (567)
- 合同履行的原则有哪些? (568)
- 合同内容约定不明确时应如何履行? (569)
- 公民之间的借贷关系如何调整? (571)
- 审判实践中, 如何认定企业之间的借贷关系? (572)
- 企业之间借贷关系的法律效力如何认定? (574)
- 企业之间借贷纠纷案件应如何处理? (575)
- 公民与企业之间借贷关系的法律效力如何认定? (577)
- 借据上未载明利息及还款期限, 应从何时起计算? (578)
- 合同权利如何转让? 转让后会发生什么后果? (578)

- 合同义务如何转移? 转移后会发生什么后果? (580)
- 合同权利和义务如何一并转让? 一并转让后会产生什么后果? (581)
- 在什么情况下应承担违约责任? (582)
- 实践中, 违约行为主要表现为哪些形式? (583)
- 承担违约责任是否应以当事人的过错为前提? (584)
- 当事人一方违约后, 是否应当承担继续履行的违约责任? (585)
- 当事人一方不履行金钱债务的, 应如何继续履行? (587)
- 当事人一方不履行非金钱债务的, 什么情况下可以继续履行? 什么情况下不能继续履行? (587)
- 当事人一方继续履行债务后, 是否还应承担损失赔偿责任? (590)
- 当事人违反合同, 在什么情况下应当采取补救措施? (590)
- 自行车、电视机、电子琴、洗衣机等商品如何实行“三包”? (593)
- 摩托车商品如何实行“三包”? (595)
- 农业机械产品如何实行“三包”? (599)
- 家用视听商品如何实行“三包”? (604)
- 微型计算机商品如何实行“三包”? (608)
- 什么是违约赔偿? (612)
- 当事人在什么情况下应承担违约赔偿责任? (613)
- 什么是违约赔偿中的约定赔偿与法定赔偿? (614)
- 当事人双方事先在合同中约定了违约损失赔偿数额的, 当事人一方违约后, 应如何承担违约赔偿责任? (615)
- 违约赔偿的法定范围包括哪些? (616)
- 在什么情况下可以适用双倍赔偿? (618)
- 什么是违约金? (620)

- 当事人约定的违约金标准过高或者过低时,是否可以请求减少或者增加? (620)
- 当事人双方都违反合同的,应当如何承担违约责任? (621)
- 当事人一方因另一方违反合同受到损失,没有及时采取措施致使损失扩大的,违约方如何承担违约赔偿责任? (622)
- 合同变更或者解除时,当事人是否有权要求赔偿损失? (624)
- 由于上级机关的原因不能履行合同义务应如何处理? (625)

不当得利与无因管理

- 什么是不当得利?在什么情况下构成不当得利? (625)
- 受益人返还不当利益的范围如何确定? (626)
- 受益人在什么情况下可以不返还不当利益? (627)
- 什么是无因管理?在什么情况下构成无因管理? (629)
- 无因管理的当事人间的关系应如何处理? (630)

特殊侵权行为

- 国家机关或国家机关工作人员,在执行职务过程中,侵犯公民、法人的合法权益造成损害的,在什么情况下,应由国家承担赔偿责任? (631)
- 什么是行政赔偿?行政赔偿的范围有哪些? (633)
- 如何确定行政赔偿的义务机关? (634)
- 刑事赔偿范围包括哪些? (635)
- 刑事赔偿义务机关如何确定? (636)
- 国家承担赔偿责任的方式有哪些? (637)
- 国家机关及其工作人员侵犯人身自由的赔偿标准是怎样

的?	(638)
□ 国家机关及其工作人员侵犯生命健康权的赔偿标准是怎样 样的?	(638)
□ 国家机关及其工作人员侵犯财产权的赔偿标准是怎样 的?	(639)
□ 什么是产品责任? 在什么情况下才承担产品责任?	(640)
□ 产品缺陷包括哪些情况?	(643)
□ 在什么情况下生产者、销售者不承担产品责任?	(644)
□ 受害人可向谁主张产品责任赔偿?	(646)
□ 什么是高度危险作业?	(647)
□ 承担高度危险作业致人损害的民事责任应当具备哪些条 件?	(648)
□ 受害人应向谁主张高度危险作业致人损害的赔偿?	(649)
□ 加害人在什么情况下不承担高度危险作业致人损害的民 事责任?	(651)
□ 触电人身损害赔偿责任的由谁承担?	(652)
□ 电力设施产权人在什么情况下不承担触电人身损害赔偿 责任?	(653)
□ 因触电引起的人身损害赔偿范围包括哪些内容?	(654)
□ 高度危险作业致人损害的侵权诉讼由谁承担举证责任?	(656)
□ 什么是环境? 什么是环境污染?	(658)
□ 承担环境污染致人损害民事责任应当具备哪些条件?	(658)
□ 环境污染致人损害民事责任由谁承担?	(662)
□ 因环境污染引起的损害赔偿诉讼由谁承担举证责任?	(662)
□ 承担地面施工致人损害民事责任应当具备哪些条件?	(664)

- 地面施工致人损害民事责任由谁承担? (665)
- 在什么情况下施工人不承担地面致人损害民事责任?
..... (666)
- 承担建筑物等致人损害民事责任应当满足哪些条件?
..... (666)
- 受害人可向谁主张建筑物等致人损害赔偿? (668)
- 建筑物等致人损害,在什么情况下不承担民事责任?
..... (669)
- 建筑物等致人损害的侵权诉讼由谁承担举证责任? (670)
- 什么是动物致人损害的民事责任? (671)
- 承担动物致人损害民事责任应当满足哪些条件? (671)
- 动物致人损害时,由谁承担赔偿责任? (673)
- 动物致人损害,在什么情况下相关责任人不承担民事责任?
..... (674)
- 动物致人损害的侵权诉讼的举证责任由谁承担? (675)
- 什么是正当防卫?因正当防卫造成他人损害的,应如何
处理? (676)
- 什么是紧急避险? (679)
- 因紧急避险造成他人损害的,应如何处理? (680)
- 什么是共同侵权?共同侵权应如何承担责任? (682)
- 什么是教唆、帮助他人实施侵权行为? (683)
- 教唆、帮助他人实施侵权行为,应如何承担民事责任?
..... (684)
- 什么是混合过错? (685)
- 受害人对损害的发生也有过错的,侵害人如何承担民事
责任? (687)
- 什么是公平责任? (687)
- 适用公平责任原则时,应注意哪些问题? (688)

知识产权

核心提示	(690)
------	-------

著作权

□ 什么是著作权?	(691)
□ 哪些人可以成为著作权人?	(693)
□ 作品的著作权归谁所有?	(694)
□ 演绎作品的著作权归谁所有?	(695)
□ 什么是合作作品?	(696)
□ 合作作品的著作权归谁所有?	(698)
□ 汇编作品的著作权归谁所有?	(699)
□ 电影作品和以类似摄制电影的方法创作的作品的著作权归谁所有?	(700)
□ 哪些作品是职务作品?	(702)
□ 职务作品的著作权归谁所有?	(703)
□ 委托作品的著作权归谁所有?	(704)
□ 在什么情况下可以合理使用作品?	(705)
■ 侵害著作权有哪些表现形式?	(706)
□ 侵犯著作权或者与著作权有关的权利应如何承担赔偿责任?	(707)

专利权

□ 什么是专利? 什么是专利权?	(710)
□ 专利权的客体包括哪些发明创造?	(711)
□ 什么是职务发明创造? 什么是非职务发明创造?	(711)
□ 职务发明创造的专利申请权和专利权归谁所有?	(712)
□ 非职务发明创造的专利申请权和专利权归谁所有?	(713)

- 合同对专利申请权和专利权的归属另有约定的, 是否有效? (714)
- 合作完成的发明创造的专利申请权和专利权归谁所有? (715)
- 委托完成的发明创造的专利申请权和专利权归谁所有? (716)
- 产品发明专利权人和实用新型专利权人的权利有哪些? (717)
- 方法发明专利权人的权利有哪些? (718)
- 外观设计专利权人的权利有哪些? (719)
- 发明或者实用新型专利权的保护范围如何界定? (720)
- 外观设计专利权的保护范围如何界定? (724)
- 如何认定专利侵权行为? (726)
- 专利侵权行为的具体表现形式有哪些? (728)
- 专利侵权行为的判断方法有哪些? (730)
- 侵犯专利权的赔偿数额如何确定? (732)

商 标 权

- 什么是商标? 什么是注册商标? (734)
- 什么是商标权? (734)
- 注册商标专用权的保护范围是怎样的? (735)
- 如何认定商标侵权行为? (736)
- 侵权商标专用权的赔偿数额如何确定? (740)
- 销售不知道是侵犯注册商标专用权的商品是否应当承担赔偿责任? (742)

典型案例评析

民事习惯在人民法院审理民事案件中的意义

——胡某红诉胡某明房屋继承纠纷案·····	(744)
民法基本原则在审判实践中的运用·····	
——某物贸公司诉某房地产开发公司房屋买卖纠纷案·····	(748)
胎儿的法律地位·····	
——闵某某、于某梅诉某旅游公司损害赔偿案·····	(754)
监护责任·····	
——汤某某等诉崔某某人身损害赔偿纠纷案·····	(758)
法人的法定代表人的行为的法律后果·····	
——某机电设备公司诉某化工公司保证纠纷案·····	(763)
筹建中的法人的法律地位·····	
——某娱乐有限公司诉某公司培训中心联营纠纷案·····	(765)
企业法人主管单位对所属企业债务责任的承担·····	
——某机械厂诉某钢铁公司买卖合同纠纷案·····	(769)
合伙的债务清偿与入伙、退伙·····	
——某物资公司诉龚某某、谢某某、胡某某债务纠纷案·····	(772)
夫妻一方从事个体经营的债务承担·····	
——徐某某诉郭某某借贷纠纷案·····	(778)
个人独资企业的债务承担·····	
——某批发公司等诉马某某债务纠纷案·····	(780)
重大误解的认定及其法律后果·····	
——田某某诉吕某某等撤销民事行为纠纷案·····	(782)
附条件的民事法律行为的效力·····	
——某设备厂诉某车辆制造厂承揽合同纠纷案·····	(785)
转委托代理·····	
——某建筑设备租赁公司诉彭某某债务纠纷案·····	(788)
诉讼时效届满后的法律后果·····	
——某机械公司诉某进出口公司债务纠纷案·····	(793)
正当的舆论监督与侵害他人名誉权的界限·····	

- 阮某某等诉某青年报社、余某某侵害名誉权案…………… (797)
- 对隐私权、通信自由与通信秘密、人身自由权的保护
- 屈某某诉某中学擅拆其信件侵权纠纷案…………… (803)
- 侵害生命健康权是否可以主张精神损害赔偿
- 罗某某诉某气雾剂公司、某厨房用具厂、春海餐厅
人身损害赔偿案…………… (809)
- 动产的善意取得
- 邢某某诉蒋某某返还电视机纠纷案…………… (815)
- 共有物的处分
- 韩某某、姚某某诉段某某处分共有财产纠纷案…………… (820)
- 承包经营权保护
- 范某某夫妇诉半步村、柳某某侵犯承包经营权纠纷
案…………… (824)
- 相邻通行权的保护
- 邹某某诉梁某某、姜某某相邻权纠纷案…………… (828)
- 无因管理与不当得利
- 徐某某诉苏某某给付必要费用纠纷案…………… (833)
- 建筑物上的搁置物等坠落致人损害的赔偿责任
- 戴某某诉汤某某、某纸箱厂损害赔偿纠纷案…………… (836)
- 交通事故的赔偿责任
- 聂某某诉某运输公司交通事故赔偿纠纷案…………… (841)
- 医疗损害赔偿的范围
- 杜某某等诉某卫生院医疗损害赔偿纠纷案…………… (845)
- 国家机关及其工作人员行政侵权的赔偿责任
- 熊某某诉某县工商局损害赔偿纠纷案…………… (852)
- 后 记…………… (857)

物 权

核心提示:

物权制度是民法中的一项重要制度。物权作为法律确认的主体直接支配财产的权利,它既具有人对物的内容,同时又具有直接对抗一般人的效力。

民法上物权的种类包括所有权、用益物权、担保物权、占有四种,其中,第二种和第三种合称他物权;第四种是否是一种权利还存在争议,但占有是物权制度中的一个重要问题,对此没有争议。

我国物权法尚未通过,《民法通则》中对物权的规定太过零散且缺失重要的制度。本节主要结合现行规范介绍物权、所有权、用益物权、担保物权、占有等的一般规则。

物权的一般规则

□ 什么是物权?

物权同时反映着人与物、人与人之间的关系,法律规定的权利主体支配一物的方法及范围,是人与物之间的关系;法律禁止一般人侵害的消极作用,是人与人之间的关系,两者相辅相成。因此,我