

王珊珊 王俊 刘挈希 著



zhongguo minfa de

# 中国民法的 理论与实践

lilun yu shijian



法律出版社

# 中国民法的理论与实践

王珊珊 王 俊 刘挈希 著

法 律 出 版 社

## 图书在版编目(CIP)数据

中国民法的理论与实践/王珊珊等著. —北京:法律出版社, 1999. 8

ISBN 7-5036-2898-7

I. 中… II. 王… III. 民法-法的理论-研究-中国  
IV. D923.01

中国版本图书馆 CIP 数据核字(1999)第 32739 号

---

|                     |                   |
|---------------------|-------------------|
| 出版·发行/法律出版社         | 经销/新华书店           |
| 责任印制/李跃             | 责任校对/何萍           |
| 印刷/北京市燕山印刷厂         |                   |
| 开本/850×1168 毫米 1/32 | 印张/14.75 字数/351 千 |

---

版本/1999 年 9 月第 1 版 1999 年 9 月第 1 次印刷  
印数/0,001—3,000

---

社址/北京市海淀区西三环北路 105 号首都师范大学  
科原大厦 4 层(100037)  
电话/88414899 88414900(发行部) 88414121(总编室)  
出版声明/版权所有,侵权必究。

---

书号:ISBN 7-5036-2898-7/D·2609

定价:24.00 元

(如有缺页或倒装,本社负责退换)

## 序

民法是仅次于国家根本法的一个最基本的部门法,在各国法律中均居于重要地位。一个国家法制发展的水平,在很大程度上决定于该国民法理论和民事立法的完善程度。民法还是商品经济活动最一般、最普遍的行为准则,是千万种具体的商品交换关系抽象的法律表现,它以平等自由、等价交换为保护手段,以确认商品者的静态物权和动态债权为核心内容,通过调整平等主体间的财产关系和人身关系,保障民事经济活动的公平竞争,指导经济体制改革,直接为发展商品经济、市场经济服务。但是,随着社会主义市场经济体制的建立和发展,人们的意识、观念和上层建筑领域多项制度都发生了变革,而这首当其冲的,就是调整社会基本经济关系的民法。我国正在适用的民事基本法是仅有法条 156 条的《民法通则》,已不能应付改革出现的新情况、新问题的挑战,因而全国人大已开始着手起草制定我国的民法典,研究民法的理论与实践成为民法学界的重大课题,任务十分艰巨。王珊珊等同志撰写的《中国民法理论与实践》就是在这种特定条件下问世的,并为之抱以高度的热情和做出有益的尝试。

《中国民法理论与实践》一书比较系统和全面地论述了民法的基本原理、基本制度及体系,并将研究力量集中于现实面临的问题上,同时还注意到中国的现实情况与国外法律的适用性问题,将两者之间的转换与移植进行了谨慎的论证,力图追求民法实质性完

善的道路。但对某些问题的研究还不够深入,尚待有关专题研究成果的问世。

本书的作者是几个年青人,我为他们热爱学习,在工作之余坚持从事科学研究的精神感到由衷的高兴,特欣然为序。借此,我希望我省法律专家、学者创造出更多的民法学研究“精品”,为我国的社会主义法制建设作出应有的贡献。

王天玺

一九九九年二月

## 目 录

### 第一编 中国民法通论

|                                  |        |
|----------------------------------|--------|
| 第一章 民法概述                         | ( 1 )  |
| 第一节 民法的调整对象                      | ( 1 )  |
| 一、民法的概念                          | ( 1 )  |
| 二、民法的调整对象                        | ( 3 )  |
| 第二节 民法的基本原则                      | ( 6 )  |
| 一、当事人地位平等原则                      | ( 6 )  |
| 二、自愿、公平、等价有偿、诚实信用原则              | ( 7 )  |
| 三、保护自然人、法人合法民事权益原则               | ( 7 )  |
| 四、遵守国家法律和国家政策原则                  | ( 8 )  |
| 五、维护国家和社会公共利益原则                  | ( 8 )  |
| 第三节 民法的渊源                        | ( 8 )  |
| 一、宪法                             | ( 9 )  |
| 二、民事法律                           | ( 9 )  |
| 三、国务院制定的法规、决议和命令                 | ( 9 )  |
| 四、国务院所属各部、委发布的命令、指示和规章           | ( 9 )  |
| 五、地方各级人民代表大会和人民政府发布的决议、<br>决定和命令 | ( 10 ) |

|                            |      |
|----------------------------|------|
| 六、最高法院的司法解释和具有指导性的指示 ..... | (10) |
| 七、国家政策和习惯 .....            | (10) |
| 第四节 民法的效力 .....            | (11) |
| 一、空间效力 .....               | (11) |
| 二、时间效力 .....               | (11) |
| 三、对人的效力 .....              | (12) |
| 第二章 民事法律关系 .....           | (13) |
| 第一节 民事法律关系概述 .....         | (13) |
| 一、民事法律关系的概念 .....          | (13) |
| 二、民事法律关系的特征 .....          | (14) |
| 第二节 民事法律关系的要素 .....        | (15) |
| 一、民事法律关系的主体 .....          | (15) |
| 二、民事法律关系的内容 .....          | (17) |
| 三、民事法律关系的客体 .....          | (23) |
| 第三节 民事法律事实 .....           | (26) |
| 一、民事法律事实的概念 .....          | (26) |
| 二、民事法律事实的分类 .....          | (26) |
| 三、法律事实产生的法律后果 .....        | (27) |
| 第三章 自然人 .....              | (29) |
| 第一节 自然人的权利能力 .....         | (29) |
| 一、自然人的概念 .....             | (29) |
| 二、民事权利能力的概念 .....          | (30) |
| 三、民事权利能力的开始和终止 .....       | (31) |
| 第二节 民事行为能力 .....           | (34) |
| 一、民事行为能力的概念 .....          | (34) |
| 二、民事行为能力的分类 .....          | (36) |
| 第三节 监护 .....               | (40) |
| 一、监护的概念 .....              | (40) |

|                          |        |
|--------------------------|--------|
| 二、监护的设定和监护顺序 .....       | ( 42 ) |
| 三、监护人和保护人的权利义务 .....     | ( 44 ) |
| 四、监护的撤销和终止 .....         | ( 46 ) |
| 第四节 住所 .....             | ( 46 ) |
| 一、住所的概念和确定 .....         | ( 46 ) |
| 二、自然人的户籍和身份证 .....       | ( 47 ) |
| 第五节 宣告失踪和宣告死亡 .....      | ( 48 ) |
| 一、宣告失踪 .....             | ( 48 ) |
| 二、宣告死亡 .....             | ( 50 ) |
| 第六节 个体工商户和农村承包经营户 .....  | ( 52 ) |
| 一、个体工商户 .....            | ( 52 ) |
| 二、农村承包经营户 .....          | ( 53 ) |
| 三、个体工商户和农村承包经营户的责任 ..... | ( 55 ) |
| 第四章 合伙 .....             | ( 56 ) |
| 第一节 合伙的概念及特征 .....       | ( 56 ) |
| 一、合伙的概念 .....            | ( 56 ) |
| 二、合伙的特征 .....            | ( 57 ) |
| 第二节 合伙关系 .....           | ( 58 ) |
| 一、合伙的内部关系 .....          | ( 58 ) |
| 二、合伙的外部关系 .....          | ( 63 ) |
| 第三节 合伙的类型 .....          | ( 63 ) |
| 一、个人合伙 .....             | ( 63 ) |
| 二、法人合伙 .....             | ( 64 ) |
| 三、自然人与法人联合的合伙 .....      | ( 64 ) |
| 第四节 合伙终止 .....           | ( 65 ) |
| 第五章 法人 .....             | ( 67 ) |
| 第一节 法人概述 .....           | ( 67 ) |
| 一、法人的概念和特征 .....         | ( 67 ) |

|                            |         |
|----------------------------|---------|
| 二、法人的分类 .....              | ( 69 )  |
| 第二节 法人的成立 .....            | ( 70 )  |
| 一、法人的成立条件 .....            | ( 70 )  |
| 二、法人成立的程序 .....            | ( 72 )  |
| 第三节 法人的民事权利能力和民事行为能力 ..... | ( 73 )  |
| 一、法人的民事权利能力 .....          | ( 74 )  |
| 二、法人的民事行为能力 .....          | ( 75 )  |
| 第四节 法人的机关和民事责任 .....       | ( 78 )  |
| 一、法人的机关 .....              | ( 78 )  |
| 二、法人的民事责任 .....            | ( 79 )  |
| 第五节 法人的变更、消灭和清算 .....      | ( 81 )  |
| 一、法人的变更 .....              | ( 81 )  |
| 二、法人的消灭 .....              | ( 81 )  |
| 三、法人的清算 .....              | ( 82 )  |
| 第六节 联营 .....               | ( 83 )  |
| 一、联营的概念和特征 .....           | ( 83 )  |
| 二、联营的分类 .....              | ( 84 )  |
| 三、联营协议 .....               | ( 88 )  |
| 第六章 民事法律行为 .....           | ( 92 )  |
| 第一节 民事法律行为概述 .....         | ( 92 )  |
| 一、民事法律行为 .....             | ( 92 )  |
| 二、民事法律行为的特征 .....          | ( 94 )  |
| 三、民事法律行为的分类 .....          | ( 95 )  |
| 第二节 民事法律行为的成立要件和生效要件 ..... | ( 97 )  |
| 一、民事法律行为的成立要件 .....        | ( 97 )  |
| 二、民事法律行为的实质有效条件 .....      | ( 98 )  |
| 三、民事法律行为成立要件与生效要件的关系 ..... | ( 100 ) |
| 第三节 民事法律行为的形式 .....        | ( 101 ) |

|                                   |       |
|-----------------------------------|-------|
| 一、口头形式 .....                      | (101) |
| 二、书面形式 .....                      | (101) |
| 三、录音、录像等视听资料形式 .....              | (102) |
| 四、默示形式 .....                      | (102) |
| 第四节 无效民事法律行为与可撤销的民事法律<br>行为 ..... | (103) |
| 一、无效民事法律行为 .....                  | (103) |
| 二、可变更或可撤销的民事法律行为 .....            | (105) |
| 三、无效或可撤销的民事法律行为的后果 .....          | (108) |
| 第五节 民事法律行为效力的限制 .....             | (109) |
| 一、附条件的民事法律行为 .....                | (109) |
| 二、附期限的民事法律行为 .....                | (111) |
| 第七章 代理 .....                      | (113) |
| 第一节 代理概述 .....                    | (113) |
| 一、代理的概念 .....                     | (113) |
| 二、代理的特征 .....                     | (114) |
| 三、代理的适用范围 .....                   | (116) |
| 第二节 代理的种类 .....                   | (117) |
| 一、委托代理和法定代理 .....                 | (117) |
| 二、部分代理和全权代理 .....                 | (119) |
| 三、单独代理和共同代理 .....                 | (120) |
| 四、本代理与再代理 .....                   | (120) |
| 第三节 代理权的行使 .....                  | (121) |
| 一、代理人的义务 .....                    | (121) |
| 二、代理权的限制 .....                    | (122) |
| 第四节 无权代理 .....                    | (123) |
| 一、无权代理及其产生原因 .....                | (123) |
| 二、无权代理的法律效果 .....                 | (124) |

|                                   |       |
|-----------------------------------|-------|
| 三、表见代理 .....                      | (127) |
| 第五节 代理关系中的民事责任 .....              | (128) |
| 一、代理人的民事责任 .....                  | (128) |
| 二、代理人与被代理人的连带责任 .....             | (129) |
| 三、代理人与第三人的连带责任 .....              | (129) |
| 四、被代理人、委托代理人和转托代理人的连带<br>责任 ..... | (131) |
| 第六节 代理关系的终止 .....                 | (131) |
| 一、委托代理关系的终止 .....                 | (131) |
| 二、法定代理的终止 .....                   | (133) |
| 第八章 时效 .....                      | (135) |
| 第一节 时效概述 .....                    | (135) |
| 一、时效的概念和种类 .....                  | (135) |
| 二、诉讼时效的概念和特征 .....                | (139) |
| 三、诉讼时效的种类 .....                   | (139) |
| 第二节 诉讼时效的开始、中止、中断和延长 .....        | (142) |
| 一、诉讼时效的开始 .....                   | (142) |
| 二、诉讼时效中止 .....                    | (143) |
| 三、诉讼时效的中断 .....                   | (145) |
| 四、诉讼时效的延长 .....                   | (147) |
| 第三节 期限 .....                      | (148) |
| 一、期限的概念 .....                     | (148) |
| 二、期限的计算 .....                     | (149) |

## 第二编 物 权

|                    |       |
|--------------------|-------|
| 第九章 物权概述 .....     | (151) |
| 第一节 物权的概念和特征 ..... | (152) |

|                            |       |
|----------------------------|-------|
| 一、物权的概念 .....              | (152) |
| 二、物权的法律特征 .....            | (152) |
| <b>第二节 物权的分类</b> .....     | (154) |
| 一、所有权与限制物权 .....           | (155) |
| 二、动产物权与不动产物权 .....         | (155) |
| 三、用益物权与担保物权 .....          | (156) |
| 四、主物权与从物权 .....            | (157) |
| 五、准物权 .....                | (157) |
| <b>第三节 物权变动</b> .....      | (157) |
| 一、物权变动的概念 .....            | (157) |
| 二、物权变动的原因 .....            | (158) |
| 三、物权变动的要件 .....            | (159) |
| <b>第四节 物权的民法保护</b> .....   | (160) |
| 一、请求确认物权 .....             | (160) |
| 二、请求恢复原状 .....             | (160) |
| 三、请求返还原物 .....             | (161) |
| 四、请求排除妨碍 .....             | (161) |
| 五、赔偿损失 .....               | (161) |
| <b>第十章 财产所有权</b> .....     | (163) |
| <b>第一节 财产所有权概述</b> .....   | (163) |
| 一、财产所有权的概念 .....           | (163) |
| 二、财产所有权的法律特征 .....         | (164) |
| <b>第二节 财产所有权的内容</b> .....  | (165) |
| 一、占有权 .....                | (165) |
| 二、使用权 .....                | (166) |
| 三、收益权 .....                | (166) |
| 四、处分权 .....                | (167) |
| <b>第三节 所有权的取得和消灭</b> ..... | (168) |

|                                       |       |
|---------------------------------------|-------|
| 一、财产所有权的取得 .....                      | (168) |
| 二、财产所有权的消灭 .....                      | (171) |
| 第四节 我国所有权的种类 .....                    | (173) |
| 一、国家所有权 .....                         | (173) |
| 二、集体所有权 .....                         | (173) |
| 三、个人所有权 .....                         | (174) |
| 第五节 财产共有 .....                        | (174) |
| 一、共有的概念和特征 .....                      | (174) |
| 二、共有的分类 .....                         | (175) |
| <b>第十一章 用益物权</b> .....                | (179) |
| 第一节 用益物权的概念和特征 .....                  | (179) |
| 一、用益物权的概念 .....                       | (179) |
| 二、用益物权的特征 .....                       | (180) |
| 第二节 用益物权的种类 .....                     | (181) |
| 一、地上权 .....                           | (181) |
| 二、地役权 .....                           | (181) |
| 三、典权 .....                            | (183) |
| 四、农使用权 .....                          | (183) |
| 五、采矿权、渔业权、水权、狩猎权等由特别法加以具体规定的他物权 ..... | (184) |
| <b>第十二章 担保物权</b> .....                | (185) |
| 第一节 担保物权的概念和特征 .....                  | (185) |
| 一、担保物权的概念 .....                       | (185) |
| 二、担保物权的特征 .....                       | (185) |
| 第二节 担保物权的种类 .....                     | (186) |
| 一、抵押权 .....                           | (186) |
| 二、质权 .....                            | (188) |
| 三、留置权 .....                           | (190) |

|                  |       |
|------------------|-------|
| <b>第十三章 占有</b>   | (192) |
| <b>第一节 占有概述</b>  | (192) |
| 一、占有的概念和特征       | (192) |
| 二、占有的构成条件        | (194) |
| <b>第二节 占有的分类</b> | (195) |
| 一、直接占有与间接占有      | (195) |
| 二、自主占有与他主占有      | (195) |
| 三、自己占有与辅助占有      | (196) |
| 四、单独占有与共同占有      | (196) |
| 五、善意占有与恶意占有      | (197) |
| 六、有瑕疵占有与无瑕疵占有    | (197) |
| 七、准占有            | (197) |
| <b>第三节 占有的取得</b> | (198) |
| 一、原始取得           | (198) |
| 二、继受取得           | (198) |
| <b>第四节 占有的效力</b> | (199) |
| 一、权利推定           | (199) |
| 二、权利取得           | (200) |
| 三、占有人对返还请求人的权利义务 | (206) |
| <b>第五节 占有的保护</b> | (208) |
| 一、占有人的自力救济权      | (208) |
| 二、占有人的物上请求权      | (208) |

### 第三编 债 与 合 同

|                    |       |
|--------------------|-------|
| <b>第十四章 债的一般原理</b> | (211) |
| <b>第一节 债的概述</b>    | (211) |
| 一、债的概念             | (211) |

|                    |       |
|--------------------|-------|
| 二、债的法律特征 .....     | (213) |
| 三、债的分类 .....       | (214) |
| 第二节 债的发生和转移 .....  | (217) |
| 一、债的发生根据 .....     | (217) |
| 二、债的移转 .....       | (224) |
| 第三节 债的履行 .....     | (230) |
| 一、债的履行原则 .....     | (230) |
| 二、债的履行的具体要求 .....  | (232) |
| 三、债的不履行 .....      | (235) |
| 第四节 债的担保和保全 .....  | (236) |
| 一、债的担保的概念 .....    | (236) |
| 二、债的担保的特征 .....    | (237) |
| 三、债的保全 .....       | (239) |
| 四、债的担保方式 .....     | (242) |
| 第五节 债的消灭 .....     | (244) |
| 一、债的消灭的概念 .....    | (244) |
| 二、债的消灭原因 .....     | (245) |
| 第十五章 合同 .....      | (249) |
| 第一节 合同的概念和特征 ..... | (249) |
| 一、合同的概念 .....      | (249) |
| 二、合同的法律特征 .....    | (250) |
| 第二节 合同的分类 .....    | (251) |
| 一、双务合同与单务合同 .....  | (251) |
| 二、有偿合同与无偿合同 .....  | (252) |
| 三、诺成合同与实践合同 .....  | (253) |
| 四、有名合同与无名合同 .....  | (253) |
| 五、要式合同与不要式合同 ..... | (254) |
| 六、主合同与从合同 .....    | (254) |

|                        |       |
|------------------------|-------|
| 七、为订约当事人利益订立的合同与为第三人利益 |       |
| 订立的合同 .....            | (254) |
| 第三节 合同的订立 .....        | (255) |
| 一、合同的订立原则 .....        | (255) |
| 二、合同订立的一般程序 .....      | (257) |
| 三、合同的成立 .....          | (262) |
| 四、合同的主要条款 .....        | (264) |
| 五、格式条款 .....           | (266) |
| 第四节 合同的变更和解除 .....     | (267) |
| 一、合同的变更和解除的概念 .....    | (267) |
| 二、合同变更和解除的条件 .....     | (268) |
| 三、变更或解除合同的程序 .....     | (271) |
| 第五节 合同的效力 .....        | (271) |
| 一、合同的效力的含义 .....       | (271) |
| 二、无效合同 .....           | (273) |
| 三、可撤销的合同 .....         | (273) |
| 四、效力待定合同 .....         | (274) |

## 第四编 人 身 权

|                     |       |
|---------------------|-------|
| 第十六章 人身权概述 .....    | (277) |
| 第一节 人身权的概念和特征 ..... | (277) |
| 一、人身权的概念 .....      | (277) |
| 二、人身权的特征 .....      | (278) |
| 第二节 人身权法律关系 .....   | (279) |
| 一、人身权法律关系的主体 .....  | (279) |
| 二、人身权法律关系的内容 .....  | (280) |
| 三、人身权法律关系的客体 .....  | (280) |

|                                |       |
|--------------------------------|-------|
| <b>第十七章 人格权</b> .....          | (282) |
| <b>第一节 生命健康权</b> .....         | (282) |
| 一、生命权 .....                    | (282) |
| 二、身体权 .....                    | (282) |
| 三、健康权 .....                    | (283) |
| <b>第二节 姓名权、名称权、肖像权</b> .....   | (284) |
| 一、姓名权 .....                    | (284) |
| 二、名称权 .....                    | (285) |
| 三、肖像权 .....                    | (286) |
| 四、名誉权 .....                    | (287) |
| <b>第三节 隐私权和贞操权</b> .....       | (288) |
| 一、隐私权 .....                    | (288) |
| 二、贞操权 .....                    | (289) |
| <b>第十八章 身份权</b> .....          | (292) |
| <b>第一节 荣誉权</b> .....           | (292) |
| 一、荣誉权的概念 .....                 | (292) |
| 二、自然人的荣誉权 .....                | (293) |
| 三、法人的荣誉权 .....                 | (293) |
| <b>第二节 婚姻、家庭关系方面的身份权</b> ..... | (294) |
| 一、配偶权 .....                    | (294) |
| 二、亲权 .....                     | (294) |
| 三、亲属权 .....                    | (295) |

## 第五编 知识产权

|                             |       |
|-----------------------------|-------|
| <b>第十九章 知识产权概述</b> .....    | (297) |
| <b>第一节 知识产权的概念和特征</b> ..... | (297) |
| 一、知识产权的概念 .....             | (297) |