

MINSHANGFALILUNYUSHIWU

# 民商法 理论与实务

(上册)

王伯庭 著



吉林人民出版社

MINSHANGFALILUNYUSHIWU

# 民商法 理论与实务

(下册)

王伯庭 著



吉林人民出版社

# MSL

## 民商法 理论与实务

责任编辑 / 李艳萍

封面设计 / 尹怀远

ISBN 7-206-03735-6



9 787206 037351 >

ISBN 7 - 206 - 03735 - 6

D · 948 定价: 48.00 元(上下册)

# 民商法理论与实务

(上 册)

王伯庭 著

吉林人民出版社

# 民商法理论与实务

## (下 册)

王伯庭 著

吉 林 人 民 出 版 社

(吉)新登字 01 号

民商法理论与实务(上下册)

---

|      |     |      |     |
|------|-----|------|-----|
| 著 者  | 王伯庭 | 封面设计 | 尹怀远 |
| 责任编辑 | 李艳萍 | 责任校对 | 众 成 |

---

出 版 者 吉林人民出版社 0431—5649710  
(长春市人民大街 124 号 邮编 130021)

发 行 者 吉林人民出版社  
印 刷 者 长春市第九印刷厂

---

|     |                    |      |
|-----|--------------------|------|
| 开 本 | 850×1168           | 1/32 |
| 印 张 | 31                 |      |
| 字 数 | 800 千字             |      |
| 版 次 | 2001 年 10 月第 1 版   |      |
| 印 次 | 2001 年 10 月第 1 次印刷 |      |
| 印 数 | 1—5 000 册          |      |

---

标准书号 ISBN 7-206-03735-6/D·948  
定 价 48.00 元(上下册)

---

如图书有印装质量问题,请与承印工厂联系。

## 自序

随着我国社会主义市场经济体系的逐步完善,民商法的日益发达,民商法体系的日趋健全,民商法对市场经济的参与程度也越来越广泛。在我国的民商法法制建设中,我们不但要对其他国家的先进民商法进行广泛的吸收、借鉴和移植,而且还要结合我国市场经济发展情况进行创新。在时代发展进程中,特别在司法实践中,民商法不断地会出现一些具有时代气息的热点、难点和前沿性问题。这些问题的出现和存在为我国民商法的研究提供了丰富的空间,这些问题的正确解决必将促进我国民商法制的成熟和发展。基于此,本书以专题研究的形式,对我国目前民商法领域的若干重要问题进行探索性研究。具体内容涉及我国民商法的地位,民商法的基本原则、民法上的权利、债权、物权、民事法律行为和代理,要约与承诺,双务合同履行中抗辩权的构建和适用,合同责任,产品质量责任,法人制度若干问题研究,票据基本问题研究,保险合同,保证法律实务等;有些属于我国现行立法的完善问题,如保证法律实务,精神损害赔偿等,有些则涉及民商法理论在我国当前司法实践中的理解和运用,如双务合同履行中抗辩权的构建与适用。综观这些专题,其内容基本上覆盖了民商法的各个主要领域。

这上、下两本书,是作者22年司法实践和法学研究的结晶,表达了作者长期从事司法实践的认识、体验和感受。本书编著过程中,法学界一些老师和同仁的论著(主要参考书目附后)给予我极大的帮助。但我深知,民商法源远流长、博大精深、内容浩瀚,远非

本书所能囊括和周全,因而本书只就素有研究心得的民商法专题进行了探索。惟著者法学理论功底浅薄,写作水平有限,拙著中缺点与不足之处在所难免,诚望民法学界同仁和读者,不吝赐教匡正。

作 者

2001 年 6 月 1 日于徐州

## 目 录 (上册)

|                          |       |
|--------------------------|-------|
| <b>民商法的地位研究</b> .....    | ( 1 ) |
| 一、概述 .....               | ( 1 ) |
| 二、民商法的调整对象 .....         | ( 7 ) |
| 三、民法与商法的关系 .....         | (11)  |
| 四、民商法的适用范围 .....         | (16)  |
| 五、民商法与相关法律规范的关系 .....    | (18)  |
| <b>论诚实信用原则</b> .....     | (31)  |
| 一、概述 .....               | (31)  |
| 二、诚实信用原则的内涵界定 .....      | (33)  |
| 三、诚实信用原则的特征 .....        | (37)  |
| 四、诚实信用原则在现代契约法中的适用 ..... | (44)  |
| <b>论契约自由原则</b> .....     | (53)  |
| 一、概述 .....               | (53)  |
| 二、相关国家的合同自由原则 .....      | (55)  |
| 三、我国合同法确立的是相对自由原则 .....  | (61)  |
| <b>民法上的权利</b> .....      | (65)  |
| 一、概述 .....               | (65)  |
| 二、民法上权利的分类 .....         | (69)  |
| 三、民法上权利的并存 .....         | (92)  |
| 四、权利的行使 .....            | (93)  |
| <b>债权概论</b> .....        | (96)  |

---

|                        |       |
|------------------------|-------|
| 一、概述 .....             | (96)  |
| 二、债权的类型 .....          | (99)  |
| 三、债权的发生 .....          | (109) |
| 四、债权的效力 .....          | (120) |
| 五、债权的实现 .....          | (127) |
| 六、债权的移转 .....          | (157) |
| 七、债权的消灭 .....          | (177) |
| <b>物与物权</b> .....      | (195) |
| 一、物的概念与特征 .....        | (195) |
| 二、物的类别 .....           | (198) |
| 三、物权的概念与特征 .....       | (204) |
| 四、物权的效力 .....          | (206) |
| 五、物权的类别 .....          | (210) |
| 六、物权的变动 .....          | (224) |
| 七、物权的取得 .....          | (226) |
| 八、物权的消灭 .....          | (227) |
| <b>担保物权</b> .....      | (228) |
| 一、概述 .....             | (228) |
| 二、抵押权 .....            | (231) |
| 三、质权 .....             | (286) |
| 四、留置权 .....            | (323) |
| <b>人身权的理论与实践</b> ..... | (344) |
| 一、人身权的概念与特征 .....      | (344) |
| 二、人身权法律关系 .....        | (346) |
| 三、人身自由权 .....          | (349) |
| 四、生命健康权 .....          | (352) |
| 五、生命权 .....            | (353) |
| 六、姓名权 .....            | (355) |

---

|                         |              |
|-------------------------|--------------|
| 七、名称权 .....             | (357)        |
| 八、肖像权 .....             | (358)        |
| 九、名誉权 .....             | (361)        |
| 十、荣誉权 .....             | (363)        |
| 十一、隐私权 .....            | (365)        |
| 十二、住宅不受侵犯权 .....        | (367)        |
| <b>占有概论 .....</b>       | <b>(370)</b> |
| 一、占有的概述 .....           | (370)        |
| 二、占有的概念与特征 .....        | (372)        |
| 三、占有的类别 .....           | (374)        |
| 四、占有的取得 .....           | (378)        |
| 五、占有的法律后果 .....         | (379)        |
| <b>民事法律行为探究 .....</b>   | <b>(384)</b> |
| 一、概念与特征 .....           | (384)        |
| 二、民事法律行为应当具备的有效要件 ..... | (387)        |
| 三、民事法律行为中的意思表示 .....    | (391)        |
| 四、民事法律行为的形式 .....       | (395)        |
| 五、无效的民事法律行为 .....       | (397)        |
| 六、可变更、可撤销的民事法律行为 .....  | (402)        |
| 七、民事法律行为效力的限制 .....     | (413)        |
| <b>法人制度若干问题研究 .....</b> | <b>(421)</b> |
| 一、概念与特征 .....           | (421)        |
| 二、法人的成立 .....           | (423)        |
| 三、法人的民事能力 .....         | (427)        |
| 四、法人的本质 .....           | (432)        |
| 五、法人的分类 .....           | (434)        |
| 六、法人机关 .....            | (444)        |
| 七、法人的责任 .....           | (446)        |

---

|                    |              |
|--------------------|--------------|
| 八、法人型联营 .....      | (447)        |
| 九、法人的消灭 .....      | (449)        |
| <b>代理概论 .....</b>  | <b>(453)</b> |
| 一、代理概念与特征 .....    | (453)        |
| 二、代理的历史沿革 .....    | (457)        |
| 三、代理的适用范围 .....    | (459)        |
| 四、代理的类别 .....      | (461)        |
| 五、代理权的行使 .....     | (465)        |
| 六、无权代理 .....       | (469)        |
| 七、表见代理 .....       | (473)        |
| 八、代理关系中的民事责任 ..... | (478)        |

## 目 录(下册)

|                         |       |
|-------------------------|-------|
| 要约 .....                | (483) |
| 一、导言 .....              | (483) |
| 二、要约的定义及其法律性质 .....     | (484) |
| 三、要约的构成要件 .....         | (486) |
| 四、要约的生效与失效 .....        | (489) |
| 五、要约的撤回与撤销 .....        | (492) |
| 六、要约与要约邀请 .....         | (495) |
| 七、要约过失责任简述 .....        | (499) |
| 承诺 .....                | (501) |
| 一、承诺的概念与特征 .....        | (501) |
| 二、承诺的作出方式 .....         | (504) |
| 三、承诺的生效 .....           | (507) |
| 四、承诺的撤回 .....           | (509) |
| 五、承诺的迟延和未迟发而迟到 .....    | (511) |
| 六、承诺对要约内容的变更及法律后果 ..... | (514) |
| 保证法律实务探究 .....          | (517) |
| 一、保证概述 .....            | (517) |
| 二、保证的类别 .....           | (523) |
| 三、保证合同 .....            | (526) |
| 四、保证期间 .....            | (538) |
| 五、保证责任的减免与消灭 .....      | (545) |

|                            |              |
|----------------------------|--------------|
| 六、几种特殊保证 .....             | (562)        |
| <b>保险合同概论 .....</b>        | <b>(574)</b> |
| 一、保险合同的 <u>概念与特征</u> ..... | (574)        |
| 二、保险合同的 <u>基本分类</u> .....  | (576)        |
| 三、保险合同的 <u>主体</u> .....    | (580)        |
| 四、保险合同的 <u>辅助人</u> .....   | (582)        |
| 五、保险合同的 <u>订立</u> .....    | (585)        |
| 六、保险合同的 <u>履行</u> .....    | (594)        |
| 七、 <u>代位求偿</u> .....       | (598)        |
| 八、 <u>再保险</u> .....        | (602)        |
| 九、 <u>财产保险合同</u> .....     | (605)        |
| 十、 <u>人身保险合同</u> .....     | (617)        |
| <b>票据基本问题研究 .....</b>      | <b>(626)</b> |
| 一、 <u>票据概述</u> .....       | (626)        |
| 二、 <u>票据的法律关系</u> .....    | (630)        |
| 三、 <u>票据行为</u> .....       | (633)        |
| 四、 <u>票据权利义务</u> .....     | (645)        |
| 五、 <u>利益偿还请求权</u> .....    | (662)        |
| 六、 <u>票据抗辩</u> .....       | (664)        |
| 七、 <u>票据丧失与救济</u> .....    | (669)        |
| 八、 <u>汇票</u> .....         | (677)        |
| 九、 <u>本票与支票</u> .....      | (701)        |
| <b>瑕疵票据责任概要 .....</b>      | <b>(706)</b> |
| 一、 <u>瑕疵票据的概念</u> .....    | (706)        |
| 二、 <u>票据伪造与效力</u> .....    | (706)        |
| 三、 <u>票据变造与效力</u> .....    | (712)        |
| 四、 <u>票据涂消与效力</u> .....    | (718)        |
| <b>产品质量责任概论 .....</b>      | <b>(723)</b> |

---

|                             |              |
|-----------------------------|--------------|
| 一、产品责任 .....                | (723)        |
| 二、产品质量责任 .....              | (724)        |
| 三、产品质量责任的归责原则 .....         | (729)        |
| 四、产品质量责任的类别 .....           | (735)        |
| <b>商品房预售中的若干法律问题 .....</b>  | <b>(738)</b> |
| 一、商品房预售合同的转让 .....          | (738)        |
| 二、预售商品房的按揭 .....            | (740)        |
| 三、情势变更原则在预售商品房纠纷中的适用 .....  | (745)        |
| 四、预售商品房中损失数额的认定 .....       | (746)        |
| 五、预售商品房纠纷案件的处理 .....        | (748)        |
| <b>反不正当竞争的法律适用 .....</b>    | <b>(751)</b> |
| 一、反不正当竞争的历史沿革 .....         | (751)        |
| 二、不正当竞争的概念与特征 .....         | (756)        |
| 三、不正当竞争行为的构成 .....          | (757)        |
| 四、不正当竞争行为的法律责任 .....        | (760)        |
| 五、不正当竞争行为的表现形式 .....        | (765)        |
| <b>侵犯商业秘密行为的认定与处理 .....</b> | <b>(781)</b> |
| 一、商业秘密的概念与特征 .....          | (781)        |
| 二、侵犯商业秘密行为的构成 .....         | (783)        |
| 三、商业秘密的保密措施 .....           | (785)        |
| 四、侵犯商业秘密行为的法律责任 .....       | (789)        |
| <b>精神损害赔偿探析 .....</b>       | <b>(791)</b> |
| 一、精神损害赔偿的概念与特征 .....        | (791)        |
| 二、精神损害赔偿的历史沿革 .....         | (792)        |
| 三、精神损害行为的表现 .....           | (796)        |
| 四、精神损害赔偿的范围 .....           | (799)        |
| 五、精神损害赔偿的标准 .....           | (799)        |
| <b>善意取得制度的若干问题 .....</b>    | <b>(802)</b> |

---

|                        |              |
|------------------------|--------------|
| 一、善意取得制度概述 .....       | (802)        |
| 二、善意取得的构成 .....        | (805)        |
| 三、善意取得的法律效力 .....      | (809)        |
| 四、司法实践中应注意的问题 .....    | (810)        |
| <b>破产法律实务研究 .....</b>  | <b>(812)</b> |
| 一、破产中支付不能的界定 .....     | (812)        |
| 二、破产债权的界定 .....        | (815)        |
| 三、破产程序中的取回权 .....      | (825)        |
| 四、破产程序中的撤销权 .....      | (832)        |
| 五、破产程序中的抵销权 .....      | (837)        |
| 六、破产程序中的别除权 .....      | (846)        |
| 七、共益债权 .....           | (851)        |
| <b>合同的形式 .....</b>     | <b>(855)</b> |
| 一、合同的形式概述 .....        | (855)        |
| 二、合同的书面形式 .....        | (857)        |
| 三、合同的口头形式 .....        | (860)        |
| 四、合同的其他形式 .....        | (861)        |
| 五、合同形式与合同成立 .....      | (862)        |
| <b>合同欠缺条款的补救 .....</b> | <b>(864)</b> |
| 一、合同欠缺条款的成因 .....      | (864)        |
| 二、合同欠缺条款的补救原则 .....    | (866)        |
| <b>涉他合同解析 .....</b>    | <b>(874)</b> |
| 一、概述 .....             | (874)        |
| 二、为第三人利益合同 .....       | (875)        |
| 三、第三人为给付合同 .....       | (879)        |
| <b>合同解除概论 .....</b>    | <b>(883)</b> |
| 一、合同解除概述 .....         | (883)        |
| 二、合同的约定解除 .....        | (886)        |

---

|                               |              |
|-------------------------------|--------------|
| 三、合同的协议解除 .....               | (887)        |
| 四、合同的法定解除 .....               | (888)        |
| 五、合同解除的程序 .....               | (893)        |
| 六、合同解除的法律后果 .....             | (895)        |
| 七、合同解除制度相关与合同制度的区别 .....      | (898)        |
| <b>违反合同的责任形式 .....</b>        | <b>(902)</b> |
| 一、导言 .....                    | (902)        |
| 二、继续履行 .....                  | (903)        |
| 三、采取补救措施 .....                | (909)        |
| 四、赔偿损失 .....                  | (912)        |
| 五、支付约定的违约金 .....              | (920)        |
| 六、适用定金罚则 .....                | (924)        |
| <b>合同责任的归责原则 .....</b>        | <b>(926)</b> |
| 一、归责原则的分析 .....               | (926)        |
| 二、归责原则体系 .....                | (928)        |
| 三、合同法的归责原则 .....              | (937)        |
| <b>双务合同履行中抗辩权的构建与适用 .....</b> | <b>(939)</b> |
| 一、双务合同履行抗辩权概述 .....           | (939)        |
| 二、同时履行抗辩权 .....               | (942)        |
| 三、后履行抗辩权 .....                | (949)        |
| 四、先履行抗辩权 .....                | (952)        |
| <b>主要参考书目 .....</b>           | <b>(961)</b> |