

● 谢在全 著

民法物权论

上册

中国政法大学出版社

民法物权论

(上册)

谢在全 著

中国政法大学出版社



民法物权论

(下册)

谢在全 著



中国政法大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

民法物权论/谢在全著. —北京:中国政法大学出版社,1999.1
ISBN 7-5620-1757-3

I.民… II.谢… III.民法-物权-研究 IV.D913

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (98) 第 38259 号

责任编辑 张 越 党亚萍
出版发行 中国政法大学出版社
经 销 全国各地新华书店
承 印 河北省〇五印刷厂

开本 850×1168 1/32 33.25 印张 846 千字
1999 年 1 月第 1 版 1999 年 1 月第 1 次印刷
ISBN 7-5620-1757-3/D·1717
印数:0,001-5,000 册 定价:60.00 元

社址:北京市海淀区西土城路 25 号
邮编:100088 **电话:**62229803 或 62228801

序 言

数年前，我在研究物权法，查阅有关台湾地区学者的著述时，曾有数位来自台湾地区的学者向我介绍过谢在全教授的《民法物权论》一书。后来一位台湾学者送给我这套书，我仔细研读了该书，发现它确实是一部在物权法研究领域中的精品佳作。这不仅是因为该书体系较为完整，资料极为翔实和新颖，理论阐述十分细密，而且书中的文字也颇为清新流畅，阅读之中，常有轻松、舒适之感。可以说，该书代表了台湾学者对物权法研究的最高水平。

1998年5月，我和赵中孚教授应台湾东吴大学法学院的邀请，第一次赴台湾访问。临行前，中国政法大学出版社丁小宣先生请我留意台湾学者的作品，并能在访台结束后，帮助推荐几部佳作在该社出版。我当时便萌生了举荐此书之意，但因未获得谢教授本人允许，不便贸然介绍。后在台北拜会了谢教授，与谢教授交谈物权法问题，获益匪浅。谢教授为人谦和，待人热忱，颇有大家长者之风。我和赵中孚教授承蒙谢教授热情款待，也心存感激之情。在台北期间，我曾与多位台湾学者交谈，感觉大家对谢教授的学问人品也极为钦佩。

今蒙谢教授同意，中国政法大学出版社决定出版《民法物权论》一书的简体版，这对中国大陆民法学者来说是一个好消息。因为中国大陆民事立法和民法学的发展，需要广泛借鉴两大法系及我国台湾、香港的立法、司法经验及学术成果。中国大陆在合

JK311.305

同法制定以后，需要加快物权法的立法步伐，而谢教授的大作中介绍的有关台湾地区的物权法的经验与理论成果，对我们是不无参考价值的

我衷心祝贺谢教授的大作在中国大陆出版，同时也由衷的希望两岸学者加强交流，以努力推动学术的繁荣和发展。

王利明

1999年4月于美国哈佛大学



自序

自1969年1月担任推事以来,迄今已届满20年,其间历经第一、二、三审,虽办理过各类业务,但办理民事审判业务,一直是列为第一选择,实因志趣使然。尤其自1981年9月间,承李模老师之推介,至东吴大学法律系讲授民法物权以来,更与民法结不解之缘,且促使自己步入物权法领域中,奋力研求,不能自己。

物权与社会生活休戚相关,物权法之研习,自须将法律理论与社会实际相结合,并知所运用,方属正辨。是以通晓物权法律之规定与其一般理论,固属必须之重要基础,然贵务运作之推求亦不可偏废。况物权法之实务上问题颇多,却因缺乏参考资料,处理之际,常以为苦。因此,本书内容,力图两者兼顾。而为免内容过繁,遂将各家争议之学说,值得注意之实务见解以及自己未成熟之看法,列入注解中,且尽可能详列有关著作论文,期为有心研究之士,开启探讨之门径,按图索骥,进而在物权法领域中开疆拓土,终能促成物权法之根深叶茂,此实为个人之衷心期待,亦为敢于将本书匆促出版之缘由。本书之成,固亦系植基于前辈与方家之研究成果,只因自己能力有限,错误仍将难免,惟个人常以为错误之第一步,乃是追求真理之起点,故错误之处,倘能蒙方家教正,实所至愿,更不胜感激。

人生奋斗旅途中,惠我助我者多,师长亲恩浩荡,均令我感念良深。惟先父于1978年间,以垂老之年一改“家有老人,子女不宜远游”之家训,慨允我出境进修,让我夙愿得偿最难忘怀。一年进修,返回之际,满怀欣见老父之欢愉,殊不知面对者竟是黄土一抔,一别成千古恨,怨悔悲痛,此生永自责。而今书成,谨以赤诚,先以之献于先

父在天之灵

本书因内容较多,拟分上下册印行,上册部分定稿已久,因患散失,故先行出版,下册亦将于近期内完稿。本书付梓前,承朱教授柏松兄审阅,并惠赐卓见,日蒙陈清溪、黄国忠推事,张文郁及陈荣传先生校对文稿,均付出心力,谨在此表由衷之谢忱。又内子林美珠女士婚后即辞去教职,全心照顾家庭,备极辛劳,使我无后顾之忧,而能专心工作,自应附誌,以示不忘。

谢在全

1989年11月24日



民法物权论（上册）目录

第一篇 序论	(1)
第二篇 本论	(13)
第一章 物权通则	(13)
第一节 物权之意义	(13)
第二节 物权之客体	(18)
第三节 物权之特性	(24)
第四节 物权之效力	(31)
第五节 物权之种类	(40)
第一项 物权法定主义	(40)
第二项 物权之分类	(48)
第六节 物权之变动	(53)
第一项 概说	(53)
第二项 公示原则与公信原则	(56)
第三项 物权行为	(62)
第一款 物权行为之立法主义	(62)
第二款 物权行为之意义	(66)
第三款 物权行为之特性	(70)
第四项 物权变动之要件	(77)
第一款 不动产物权变动之要件	(77)
第二款 动产物权变动之要件	(98)
第五项 物权消灭之原因	(106)
第一款 混同	(106)
第二款 抛弃	(110)
第三款 其他消灭原因	(111)

第二章 所有权	(115)
第一节 通则	(115)
第一项 所有权概说	(115)
第二项 所有权之意义与性质	(119)
第三项 所有权之权能	(122)
第四项 所有权之保护	(128)
第五项 取得时效	(146)
第一款 所有权之取得时效	(146)
第二款 其他财产权之取得时效	(162)
第二节 不动产所有权	(167)
第一项 不动产所有权之范围	(167)
第二项 土地相邻关系	(171)
第一款 邻地损害之防免	(173)
第二款 关于水之相邻关系	(177)
第三款 邻地使用	(184)
第四款 越界之相邻关系	(195)
第三项 建筑物之区分所有	(204)
第三节 动产所有权	(216)
第一项 善意取得	(218)
第二项 先占	(233)
第三项 拾得遗失物	(237)
第四项 发现埋藏物	(250)
第五项 添附	(254)
第一款 附合	(256)
第二款 混合	(264)
第三款 加工	(265)
第四款 添附之求偿关系	(271)

第四节 共有	(274)
第一项 概说	(274)
第二项 分别共有	(276)
第一款 应有部分之意义及性质	(277)
第二款 共有之内部关系	(278)
第三款 共有之外部关系	(300)
第四款 共有物之分割	(304)
第三项 共同共有	(324)
第四项 准共有	(342)
第三章 地上权	(345)
第一节 序说	(345)
第二节 地上权之取得	(356)
第三节 地上权之期间	(362)
第四节 地上权之效力	(366)
第一项 地上权人之权利	(366)
第二项 地上权人之义务	(373)
第五节 地上权之消灭	(377)
第一项 消灭之原因	(377)
第二项 消灭之效果	(383)
第四章 永佃权	(394)
第一节 序说	(394)
第二节 永佃权之取得	(401)
第三节 永佃权之效力	(403)
第一项 永佃权人之权利	(403)
第二项 永佃权人之义务	(408)
第四节 永佃权之消灭	(412)
第一项 消灭之原因	(412)

第二项 消灭之效果	(416)
第五章 地役权	(418)
第一节 序说	(418)
第二节 地役权之特性	(423)
第三节 地役权之种类	(429)
第四节 地役权之取得	(432)
第五节 地役权之效力	(437)
第一项 地役权人之权利义务	(437)
第二项 供役地所有人之权利义务	(443)
第六节 地役权之消灭	(446)
第六章 典权	(452)
第一节 序说	(452)
第二节 典权之取得	(468)
第一项 基于法律行为而取得	(468)
第二项 基于法律行为以外之事实而取得	(475)
第三节 典权之期限	(477)
第四节 典权之效力	(481)
第一项 典权人之权利义务	(481)
第一款 典权人之权利	(481)
第二款 典权人之义务	(499)
第二项 出典人之权利义务	(505)
第一款 出典人之权利	(505)
第二款 出典人之义务	(518)
第五节 典权之消灭	(519)
本书主要简略用语	(523)
本书主要参考书目	(524)

民法物权论(下册)目录

第七章 抵押权	(527)
第一节 担保物权总说	(527)
第二节 抵押权序说	(540)
第一项 抵押权之意义	(540)
第二项 抵押权之发展与社会作用	(543)
第三项 抵押权之特性	(551)
第三节 抵押权之取得	(565)
第四节 抵押权之效力	(574)
第一项 抵押权担保债权之范围	(574)
第二项 抵押权标的物之范围	(581)
第三项 抵押人之权利	(605)
第四项 抵押权人之权利	(614)
第一款 抵押权之次序权	(614)
第二款 抵押权之处分	(624)
第三款 抵押权之保护	(627)
第五项 抵押权之实行	(633)
第一款 声请法院拍卖抵押物	(638)
第二款 订立契约取得抵押物所有权	(673)
第三款 以其他方法处分抵押物	(677)
第六项 第三人之求偿权	(678)
第五节 抵押权之消灭	(681)
第六节 特殊抵押权	(685)
第一项 法定抵押权	(685)
第二项 动产抵押权	(698)

第三项 最高限额抵押权	(710)
第四项 权利抵押权	(739)
第五项 总括抵押权	(743)
第六项 所有人抵押权	(749)
第八章 质权	(754)
第一节 序说	(754)
第二节 动产质权	(760)
第一项 动产质权之意义	(760)
第二项 动产质权之取得	(764)
第三项 动产质权之效力	(772)
第一款 动产质权担保债权之范围	(772)
第二款 动产质权标的物之范围	(773)
第三款 出质人之权利义务	(776)
第四款 质权人权利	(778)
第五款 动产质权之实行	(791)
第六款 质权人义务	(797)
第四项 动产质权之消灭	(798)
第三节 权利质权	(801)
第一项 概说	(801)
第二项 权利质权之取得	(804)
第三项 权利质权之效力	(822)
第一款 权利质权效力之范围	(822)
第二款 出质人之权利义务	(825)
第三款 质权人权利义务	(827)
第四款 权利质权之实行	(830)
第五款 第三债务人权利义务	(841)
第四项 权利质权之消灭	(844)

第九章 留置权	(847)
第一节 序说	(847)
第二节 留置权之取得	(854)
第三节 留置权之效力	(873)
第一项 留置权效力之范围	(873)
第二项 留置权人之权利义务	(875)
第三项 留置权之实行	(882)
第四项 留置物所有人之权利义务	(885)
第四节 留置权之消灭	(887)
第五节 特殊留置权	(892)
第十章 让与担保	(896)
第一节 序说	(896)
第二节 让与担保之取得	(908)
第三节 让与担保之效力	(912)
第四节 让与担保之消灭	(924)
第十一章 占有	(926)
第一节 序说	(926)
第一项 意义与机能	(926)
第二项 占有之分类	(940)
第三项 占有之变更	(949)
第二节 占有之取得	(955)
第一项 占有之原始取得	(955)
第二项 占有之继受取得	(956)
第一款 继受取得之原因	(957)
第二款 继受取得之效力	(959)
第三节 占有之效力	(961)

第一项 占有权利之推定	(962)
第二项 善意取得	(967)
第三项 占有物之使用收益	(985)
第四项 占有人与回复请求人之权利义务	(988)
第一款 善意占有人与回复请求人之权利义务	(995)
第二款 恶意占有人与回复请求人之权利义务	(1000)
第五项 占有之保护	(1005)
第一款 占有人之自力救济权	(1006)
第二款 占有人之物上请求权	(1012)
第三款 共同占有人之保护	(1026)
第四节 占有之消灭	(1028)
第五节 准占有	(1030)
附注	(1036)
本书主要简略用语	(1039)
本书主要参考书目	(1040)



第七章 抵押权

第一节 担保物权总说

一、担保物权之意义

担保物权者，系指以确保债务之清偿为目的，于债务人或第三人所有之物或权利上所设定，以取得担保作用之定限物权。“民法”所规定之抵押权、留置权与其他特别法上所规定之动产抵押权，如“动产担保交易法”上之动产抵押权、“民用航空法”上之航空器抵押权、“海商法”上之船舶抵押权、“住宅条例”上所定之抵押权等均属于担保物权之范畴。兹先以此定义，分析担保物权之意义如下：

（一）担保物权系以确保债务之清偿目的

担保物权系以确实优先支配担保物之交换价值为内容，以确保债务之清偿为目的，故学者称之为价值权，此与地上权、永佃权、地役权等用益物权，系以支配标的物之利用价值，占有标的物为内容，以利用标的物为目的，属于利用权者不同。担保物权之目的既在确保债务之清偿，亦即债权之满足，则在担保物权设定或实行之际，必须有被担保债权之存在，且成立后，即与所担保之债权同其命运，此即为担保物权从属性发生之缘由。又担保物权既为从属于