

主编 赵可星

郑州大学出版社

现行民法体系 及其适用研究

XIANXING MINFA TIXI JIQI SHIYONG YANJIU

主编 赵可星

郑州大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

现行民法体系及其适用研究/赵可星主编. —郑州:郑州大学出版社,
2003. 1

ISBN 7 - 81048 - 655 - 1

I. 民… II. 赵… III. 民法 - 总则 - 注释 - 中国 IV. D923. 15

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2002) 第 061572 号

郑州大学出版社出版发行

(郑州市大学路 40 号)

出版人:谷振清

全国新华书店经销

黄委会设计院印刷厂印制

开本:787 mm × 1 092 mm

印张:56

字数:1 163 千字

版次:2003 年 1 月第 1 版

邮政编码:450052)

发行部电话:0371 - 6966070

1/18

印次:2003 年 1 月第 1 次印刷

书号:ISBN 7 - 81048 - 655 - 1/D · 20

定价:112.00 元

本书如有质量问题,由承印厂负责调换

作者名单

(以撰写章节先后为序)

- 孙加瑞 最高人民检察院检察官
中国社会科学院民商法博士
- 赵可星 郑州大学法学院副教授
郑州大学法学院民商法教研室主任
- 汪治平 最高人民法院政策研究室法官
- 孟祥娟 北京市人民检察院检察官
中国社会科学院知识产权法博士
- 胡 平 北京市高级人民法院法官
中国社会科学院民法博士
- 王 忠 北京市第二中级人民法院法官
中国人民大学经济法博士
- 杜道泉 河南省郑州市人民检察院检察官
法学硕士
- 高莎薇 最高人民法院政策研究室法官

内容提要

本书由最高人民法院、最高人民检察院、中国社会科学院、郑州大学法学院等单位的部分中青年教授、博士等研究人员共同完成。

民法通则是我国民商法律制度的基本法。民法通则构建了我国私法制度的框架。民法通则的适用需和其他民事商事规范结合起来。本书以民法通则为主线,对各条、项下涉及的现行民商法规范进行了全面的搜集、整理,通过对民法通则逐条的研究,理论上探讨其得失,实务上提出适用中应当注意的问题。

为适应 WTO 规则的要求,近两年我国立法机关、政府机关和司法机关对我国的民商法律规范作了全面清理、修订。本书内容力求反映我国加入世贸组织后现行的民商立法、司法和民商法学研究的最新成果。

本书内容包括两部分:第一部分是对民法通则条文的评释。民法通则已制定了 16 年,这期间国家又制定了大量的法律、行政法规、司法解释。作者根据这些规定,逐条对民法通则进行全面评释。第二部分是对各条、项下的相关法律、法规、司法解释分类编录。

本书既有理论阐释,又有较为全面的现行民事规范,对从事民法理论研究、学习和民事实务的各类人士,均具有一定价值。

序

呈现在各位读者面前的这本书,内容正如题目所示,是关于我国民法通则颁布以来的民法规范体系以及适用的研究成果。

我国民法通则是 1986 年制定的,由于立法时的背景,该法不可能反映市场经济条件的需要。所以,该法虽然名义上还是有效的,而且关于民法调整范围的规定以及民法规范体系的规定仍具有一定的意义,但是相当多的内容确实已经过时。那么,本书撰写的价值在哪里呢?简而言之,由于民法通则颁布后,尤其是进入市场经济体制后,我国在民法领域虽然没有制定基本法,但是制定了许多单行法规,最高人民法院颁布了许多司法解释,甚至国务院也制定了许多涉及民事权利义务关系的行政法规,而且这些民法通则颁布后出现的民法规范群体,目前在实践中却发挥着民法司法依据的作用。但是,对于这一民法规范群体,我国民法理论界并没有仔细地予以整理和研究,尤其是对于这些具有极大使用价值的“活法”,更没有人研究其适用的规则规律。据本人粗浅的知识,本书是第一本将民法通则颁布以来全部民法单行法规予以归纳整理成科学体系,并从适用的角度予以仔细研究的作品。从这一角度来看,本书的撰写具有十分重要的意义。本书收集的民法通则颁布以来的各种民法单行法规以及司法解释非常详备,因此它的学术价值和使用价值都很高。

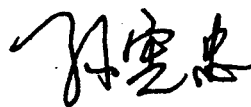
虽然民法通则颁布已久,内容不精不细,但是它毕竟给我们留下了确定民法规则系统和知识系统的科学根据。所以,本书从民法通则确定的科学系统出发,将各种不同的单行法规和司法解释从体系上拆分,将他们的条文或相关的规范与民法通则的条文对接。作者在这些不同的条文、规则之间进行了比较分析,并按照法律科学原理对它们的使用价值进行了选择。这种研究对于学习法律和适用法律都很有意义。

目前,我国正在制定民法典,民法通则将被民法典取代。但是该书的内容不但在民法典颁行之前有很好的意义,甚至在民法典制定过程中、在民法典制定后相当长的时间里,仍然是很有价值的。因为,其一,民法典的制定必须借鉴我国现行民事立法、司法的经验。本书追踪几十年来我国民事立法、司法的过程,对现行民事法律规范作了系统整理、分析,探讨其得失,这对于我国民法典的起草、制定,具有很好的借鉴意义。其二,民法典颁行后,现行民法规范体系中的许多规则必将继续发挥作用。尤其是一些和司法实践部门直接联系的、具有重大实用价值的法律规则,除法律明令废除的外,肯定将继续发挥作用。显然,即使将来民法典颁行了,现行民法体系也不会一朝倾覆。所以本书的内容还会继续发挥作用。如果民法典的制定费时日巨,本书的生命力会更强。

本书的作者中,有几位是中国社会科学院法学研究所培养的法学博士,也有郑州大学等单位的青年学者。据我了解,他们都是功底扎实、治学严谨的才俊。他们为撰写本书花费了相当长的时间,倾注了大量的心血。现在本书终于完成,因此首先向他们表示衷心的祝贺,并诚恳地将这本非常有价值的书推荐给大家。

中国社会科学院法学研究所民法研究室主任

研究员 博士生导师



2002 年 12 月 15 日于北京

目 录

第一章 基本原则

【本章概论】	1
第一条 （立法宗旨和立法根据）	1
第二条 （民法的调整范围）	3
【相关规范】	5
中华人民共和国合同法	5
中华人民共和国民事诉讼法	5
第三条 （平等原则）	6
【相关规范】	6
中华人民共和国合同法	6
中华人民共和国担保法	6
第四条 （自愿、公平、等价有偿、诚实信用的原则）	7
【相关规范】	9
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民事诉讼法》若干 问题的意见(试行)	9
第五条 （保护合法民事权益的原则）	9
【相关规范】	10
中华人民共和国宪法	10
第六条 （遵守法律和政策的原则）	11
【相关规范】	12
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民事诉讼法》若干 问题的意见(试行)	12
第七条 （维护国家和社会公共利益原则）	13
【相关规范】	14
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问 题的意见	14
最高人民法院关于民事经济审判方式改革问题的若干规定	14

最高人民法院关于审理涉港澳经济纠纷案件若干问题的解答	14
第八条（民法在空间上的适用范围和对人的适用范围）	15
【相关规范】	16
中华人民共和国票据法	16

第二章 公民(自然人)

【本章概论】	17
--------	----

第一节 民事权利能力和民事行为能力

【本节概论】	18
--------	----

第九条（公民的民事权利能力）	20
----------------	----

【相关规范】	22
--------	----

最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民法通则》若干问题的意见(试行)	22
--------------------------------------	----

中华人民共和国宪法	22
-----------	----

中华人民共和国国籍法	22
------------	----

中华人民共和国继承法	23
------------	----

中华人民共和国户口登记条例	23
---------------	----

最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国继承法》若干问题的意见	23
---------------------------------	----

最高人民法院关于审理名誉权案件若干问题的解答	24
------------------------	----

第十条（公民民事权利能力的平等性）	24
-------------------	----

第十一条（完全民事行为能力人）	24
-----------------	----

【相关规范】	26
--------	----

最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民法通则》若干问题的意见(试行)	26
--------------------------------------	----

中华人民共和国宪法	26
-----------	----

中华人民共和国劳动法	26
------------	----

中华人民共和国票据法	27
------------	----

第十二条（限制民事行为能力人和无民事行为能力人）	27
--------------------------	----

【相关规范】	29
--------	----

最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民法通则》若干问题的意见(试行)	29
--------------------------------------	----



中华人民共和国合同法	29
中华人民共和国票据法	29
中华人民共和国保险法	30
中华人民共和国继承法	30
中华人民共和国收养法	31
中华人民共和国律师法	31
中华人民共和国行政处罚法	31
中华人民共和国国家赔偿法	31
中华人民共和国刑法	32
最高人民法院关于人民法院审理离婚案件处理子女抚养问题的 若干意见	32
最高人民法院关于人民法院审理未办结婚登记而以夫妻名义同 居生活案件的若干意见	33
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问 题的意见	33
第十三条（精神病人的民事行为能力）	33
【相关规范】	35
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民法通则》若干 问题的意见(试行)	35
中华人民共和国收养法	35
中华人民共和国治安管理处罚条例	36
中华人民共和国刑法	36
婚姻登记管理条例	36
精神疾病司法鉴定暂行规定	37
第十四条（法定代理人制度）	40
【相关规范】	42
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问 题的意见	42
第十五条（公民的住所）	42
【相关规范】	44
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民法通则》若干 问题的意见(试行)	44
中华人民共和国继承法	45
中华人民共和国合同法	45

中华人民共和国民事诉讼法	46
中华人民共和国户口登记条例	46
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问 题的意见	47
最高人民法院关于人民法院认可台湾地区有关法院民事判决的 规定	48
最高人民法院关于审理存单纠纷案件的若干规定	48
最高人民法院关于中国公民申请承认外国法院离婚判决程序问 题的规定	49
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国行政诉讼法》若 干问题的意见(试行)	49

第二节 监护

【本节概论】	49
【相关规范】	50
中华人民共和国未成年人保护法	50
第十六条 (未成年人的监护人)	56
【相关规范】	58
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民法通则》若干 问题的意见(试行)	58
中华人民共和国收养法	59
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问 题的意见	59
第十七条 (精神病人的监护人)	59
第十八条 (监护人的职责、权利和责任)	60
【相关规范】	62
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民法通则》若干 问题的意见(试行)	62
中华人民共和国残疾人保障法	62
中华人民共和国教育法	63
中华人民共和国义务教育法	63
中华人民共和国治安管理处罚条例	64
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国继承法》若干问 题的意见	64

第十九条（精神病人的民事行为能力宣告制度） 65

 【相关规范】 66

 最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民事诉讼法》若干问题的意见（试行） 66

 中华人民共和国民事诉讼法 66

 最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问题的意见 67

第三节 宣告失踪和宣告死亡

【本节概论】 67

 第二十条（宣告失踪的条件及程序） 68

 【相关规范】 69

 最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民事诉讼法》若干问题的意见（试行） 69

 中华人民共和国民事诉讼法 69

 最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问题的意见 70

 最高人民法院关于对一方当事人下落不明未满两年的离婚案件是否受理的公告送达问题的批复 70

 第二十一条（宣告失踪的法律后果） 70

 【相关规范】 72

 最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民事诉讼法》若干问题的意见（试行） 72

 最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问题的意见 73

 第二十二条（撤销失踪宣告制度） 73

 第二十三条（宣告死亡的条件和程序） 74

 【相关规范】 76

 最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民事诉讼法》若干问题的意见（试行） 76

 中华人民共和国合伙企业法 77

 中华人民共和国个人独资企业法 77

 中华人民共和国民事诉讼法 77

 最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问题的意见



题的意见	78
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国继承法》若干问 题的意见	78
最高人民法院关于失踪人的工作单位能否向人民法院申请宣告 失踪人死亡的批复	79
第二十四条 （撤销死亡宣告制度）	79
【相关规范】	80
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民法通则》若干 问题的意见(试行)	80
中华人民共和国民事诉讼法	80
第二十五条 （撤销死亡宣告的法律后果）	80
【相关规范】	81
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民法通则》若干 问题的意见(试行)	81

第四节 个体工商户、农村承包经营户

【本节概论】	82
第二十六条 （个体工商户的概念）	83
【相关规范】	84
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民法通则》若干 问题的意见(试行)	84
中华人民共和国个人独资企业法	84
城乡个体工商户管理暂行条例	88
中华人民共和国私营企业暂行条例	91
国家工商行政管理局关于处理个体、合伙经营及私营企业领有 集体企业《营业执照》问题的通知	97
第二十七条 （农村承包经营户的概念）	98
【相关规范】	99
中华人民共和国农业法	99
中华人民共和国土地管理法	107
最高人民法院关于审理农业承包合同纠纷案件若干问题的规定 (试行)	111
第二十八条 （合法权益保护原则）	115
【相关规范】	116

中华人民共和国宪法·····	116
最高人民法院关于执行《中华人民共和国民事诉讼法》若干问 题的解释·····	116
第二十九条（债务承担原则）·····	117
【相关规范】·····	117
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民事诉讼法通则》若干 问题的意见(试行)·····	117

第五节 个人合伙

【本节概论】·····	118
第三十条（个人合伙的概念）·····	119
【相关规范】·····	120
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民事诉讼法通则》若干 问题的意见(试行)·····	120
中华人民共和国合伙企业法·····	121
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问 题的意见·····	129
最高人民法院关于执行《中华人民共和国民事诉讼法》若干问 题的解释·····	130
第三十一条（合伙协议）·····	130
【相关规范】·····	133
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民事诉讼法通则》若干 问题的意见(试行)·····	133
第三十二条（合伙财产）·····	134
第三十三条（个人合伙的字号与登记）·····	135
【相关规范】·····	136
中华人民共和国合伙企业登记管理办法·····	136
第三十四条（合伙事务的执行）·····	139
第三十五条（合伙债务的承担）·····	141
【相关规范】·····	143
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民事诉讼法通则》若干 问题的意见(试行)·····	143
最高人民法院关于人民法院执行工作若干问题的规定(试行) ·····	144

最高人民法院关于审理合伙型联营体和公民合伙组织对外债务 纠纷案件应否一并确定合伙内部各方的债务份额的复函·····	144
最高人民法院关于作为保证人的合伙组织被撤销后在公告通知 的清理期限内债权人未请求保证人承担连带责任的是否可视为 债权人放弃该请求权的批复·····	145
最高人民法院关于个人合伙成员在从事经营活动中不慎死亡其 他成员应否承担民事责任的批复·····	145

第三章 法人

【本章概论】·····	147
-------------	-----

第一节 一般规定

【本节概论】·····	149
第三十六条（法人的概念和能力）·····	149
【相关规范】·····	152
中华人民共和国公司法·····	152
中华人民共和国全民所有制工业企业法·····	153
中华人民共和国企业法人登记管理条例·····	153
社会团体登记管理条例·····	154
事业单位登记管理暂行条例·····	156
民办非企业单位登记管理暂行条例·····	157
第三十七条（法人的条件）·····	157
【相关规范】·····	160
中华人民共和国公司法·····	160
中华人民共和国全民所有制工业企业法·····	161
中华人民共和国企业法人登记管理条例·····	161
社会团体登记管理条例·····	161
民办非企业单位登记管理暂行条例·····	162
事业单位登记管理暂行条例·····	162
第三十八条（法定代表人）·····	163
【相关规范】·····	164
中华人民共和国全民所有制工业企业法·····	164
中华人民共和国高等教育法·····	164

中华人民共和国会计法	164
中华人民共和国公司法	165
中华人民共和国企业法人登记管理条例	165
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问 题的意见	165
第三十九条（法人的住所）	165
【相关规范】	166
中华人民共和国公司法	166
中华人民共和国公司登记管理条例	166
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问 题的意见	167
第四十条（法人的清算）	167
【相关规范】	168
中华人民共和国企业破产法（试行）	168
中华人民共和国公司法	169
中华人民共和国民事诉讼法	170
民办非企业单位登记管理暂行条例	170
事业单位登记管理暂行条例	170
社会团体登记管理条例	170
中华人民共和国企业法人登记管理条例	171

第二节 企业法人

【本节概论】	171
第四十一条（企业法人的类型）	173
【相关规范】	175
中华人民共和国全民所有制工业企业法	175
中华人民共和国城镇集体所有制企业条例	182
中华人民共和国乡村集体所有制企业条例	191
中华人民共和国中外合资经营企业法	197
中华人民共和国中外合作经营企业法	199
中华人民共和国外资企业法	202
中华人民共和国公司法	204
中华人民共和国企业法人登记管理条例	234
中华人民共和国公司登记管理条例	240

最高人民法院办公厅转发国家工商行政管理局《关于处理个体、合伙经营及私营企业领有集体企业(营业执照)问题的通知》·····	249
第四十二条 (企业法人的经营范围)·····	250
【相关规范】 ·····	251
中华人民共和国公司法·····	251
中华人民共和国企业法人登记管理条例·····	251
全国经济审判工作座谈会纪要·····	252
第四十三条 (法人的民事责任)·····	252
【相关规范】 ·····	253
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民事诉讼法通则》若干问题的意见(试行)·····	253
中华人民共和国合同法·····	254
第四十四条 (企业法人的变更)·····	254
【相关规范】 ·····	256
中华人民共和国合同法·····	256
中华人民共和国公司法·····	257
中华人民共和国公司登记管理条例·····	257
第四十五条 (企业法人的终止原因)·····	258
【相关规范】 ·····	260
中华人民共和国企业破产法(试行)·····	260
最高人民法院《关于审理企业破产案件若干问题的规定》·····	265
中华人民共和国公司法·····	279
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问题的意见·····	280
第四十六条 (企业法人终止时的注销登记)·····	281
第四十七条 (企业法人的清算)·····	282
【相关规范】 ·····	283
中华人民共和国企业破产法(试行)·····	283
中华人民共和国公司法·····	283
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国企业破产法(试行)》若干问题的意见·····	284
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民事诉讼法通则》若干问题的意见(试行)·····	284
第四十八条 (企业法人的责任财产)·····	285