

民事法律适用手册

——民事办案 700 问

全国人大常委会法制工作委员会

黄太云 宋海波 李再顺

李淑琴 王尚新 等编著

人民法院出版社

1995 年 2 月

说 明

1979年以来,全国人民代表大会及其常委会陆续制订了《民法通则》、《民事诉讼法》、《婚姻法》、《继承法》、《收养法》、《著作权法》、《专利法》、《商标法》等一批有关民事的法律,组成了我国的民事法律体系。最高人民法院对执行民事法律作了诸多司法解释,国家有关部门也针对如何执行法律作了具体规定。这些司法解释和规定对于正确理解、运用法律发挥了重要作用。

为了使执法工作人员和广大人民群众更好地掌握和运用民事法律,维护公民的合法权益。我们编写了这本《民事法律适用手册》。该书根据近年来最高人民法院对民事法律所作的司法解释以及国家有关部门就如何贯彻执行法律所作的规定、针对执法工作人员和广大群众在办理民事案件中或日常生活中经常遇到的一些法律问题,集中整理出700个问题,分类以问答形式进行了解答。为了帮助执法人员和广大群众对法律的理解,我们还将全国人大常委会法制工作委员会对现行法律没作明确规定,司法解释也未涉及的一些民事法律问题的答复编入此书,以供参考。为了方便读者使用,在本书中附录了全国人民代表大会及其常委会制定通过的民事法律。本书中选编的文件截止到1994年8月。

本书由全国人大常委会法制工作委员会黄太云、宋海波、李再顺、李淑琴、王尚新同志担任编委。主编黄太云,副主编宋海波、李再顺。

由于时间和水平的限制,本书难免有不妥之处,敬请读者批评指正。

作 者

一九九四年九月

(京)新登字 051 号

责任编辑：胡玉莹

封面设计：郭 萍

技术编辑：姚家清

民事法律适用手册

民事办案 700 问

全国人大常委会法制工作委员会

黄太云 宋海波 李再顺

李淑琴 王尚新等 编著

人民法院出版社出版发行

新华书店经销

三河市艺苑印刷厂印刷

850×1168 毫米 大 32 开 33.375 印张 683 千字

1995 年 2 月第 1 版 1996 年 3 月第 3 次印刷

印数：20000—30000

ISBN 7-80056-277-8/D·122 定价：45.00 元

目 录

民法通则

民事权利能力和民事行为能力

1. 公民的民事权利能力始于何时? (3)
2. 十六周岁以上不满十八周岁的公民在什么情况下
可以认定为完全民事行为能力人? (3)
3. 如何认定十周岁以上的未成年人进行的民事活动是
否与其年龄、智力状况相适应? (3)
4. 如何认定不能完全辨认自己行为的精神病人进行
的民事活动,是否与其精神健康状态相适应? (3)
5. 如何认定无民事行为能力人? (4)
6. 无民事行为能力人、限制民事行为能力人能否接
受奖励、赠与和报酬? (4)

监 护

7. 如何为患有精神病的未成年人设立监护人? 人民
法院或有关组织如何为被监护人指定监护人? (5)
8. 如何认定监护人是否具有监护能力? (6)
9. 监护人有哪些职责? (6)
10. 监护人不履行监护职责,或者侵害了被监护人的

- 合法权益的,应如何处理? (6)
11. 夫妻离婚后,与子女共同生活的一方是否有权取消对方对子女的监护权? (7)
12. 监护人将监护职责部分或全部委托给他人,如何对被监护人的侵权行为承担民事责任? (7)
13. 夫妻一方死亡后,另一方是否可以将子女送给他
人收养? (7)

宣告失踪、死亡

14. 申请宣告失踪的利害关系人包括哪些? (7)
15. 申请宣告死亡的利害关系人的顺序是什么? (8)
16. 如何理解民法通则中所说的“下落不明”?下落不明的期间应从何日起算?战争期间下落不明的,如何适用申请宣告死亡的期间? (8)
17. 宣告失踪是否是宣告死亡的必经程序? (8)
18. 人民法院应如何为宣告失踪的人指定财产代管人? 财产代管人有哪些义务和权利? (9)
19. 审理宣告失踪的案件,应按什么程序进行? (9)
20. 债务人下落不明,但未被宣告失踪,债权人要求清偿债务,如何处理? (10)
21. 被宣告死亡的日期从何时起算?被宣告死亡和自然死亡的时间不一致的,自然死亡前实施的民事法律行为是否有效? (10)
22. 死亡宣告被人民法院撤销,被撤销死亡宣告人与其配偶的婚姻关系能否自行恢复? (11)
23. 被宣告死亡的人在被宣告死亡期间,其子女被他人依法收养,在死亡宣告被撤销后,原收养关系是否还有效? (11)

24. 对利害关系人隐瞒真实情况使他人被宣告死亡而取得其财产的, 如何处理? 被撤销死亡宣告的人请求返还财产, 但其原物已被第三人合法取得, 应如何处理? (11)

个体工商户、农村承包户和个人合伙

25. 以公民个人名义申请登记的个体工商户和农村承包经营户, 其债务应如何清偿? (12)
26. 如何认定合伙关系是否成立? (12)
27. 合伙人对合伙经营所欠债务, 如何承担责任? (13)
28. 合伙人退伙或合伙终止时, 对合伙财产如何分割或处理? (13)
29. 如何理解民法通则所说的合伙人“以各自的财产承担清偿责任”? (14)

法 人

30. 民法通则规定法人应当具备的必要财产和经费是指什么? 法人能够“独立承担民事责任”是何含义? (14)
31. 企业法人在什么情况下应当承担民事责任? 企业法人承担法律责任时, 对企业法人的法定代表人如何追究法律责任? (15)
32. 以提供土地使用权作为联营条件的一方, 对联营企业的债务如何承担? (15)
33. 人民法院审理联营合同纠纷案件应注意哪些问题? (16)

民事法律行为和代理

34. 当事人以录音、录像等视听资料形式实施的民事行为,在什么条件可以认定有效? (20)
35. 如何认定默示?在什么情况下,不作为的默示可视为意思表示? (21)
36. 如何认定欺诈、胁迫行为? (21)
37. 如何认定乘人之危,重大误解和显失公平?对于重大误解或显失公平的民事行为,应如何处理? (21)
38. 第三人在转达意思表示时由于过失转达错误或者没有转达,使他人造成损失的,由谁负赔偿责任? (22)
39. 委托代理人和被代理人对实施的民事行为如何承担责任? (22)
40. 国家机关能否作为经济合同的保证人?担保条款无效时,经济合同还是否有效? (23)
41. 借款合同双方当事人未经保证人同意达成延期还款协议后保证人是否继续承担担保责任? (23)
42. 不具备法人资格的企业分支机构作为经济合同一方当事人的保证人,其保证合同是否有效?发生纠纷时应如何处理? (24)
43. 保函是否具有法律效力? (24)

财产所有权和与财产所有权有关的财产权

44. 财产所有权合法转移后,一方翻悔的,应如何处理? (25)
45. 对非产权人在使用他人的财产上增添的附属物,

- 在财产返还时应如何处理? (25)
46. 财产共有人对共有财产享有什么权利?在共同共有关系终止时,对共有财产如何分割? (25)
47. 对公民、法人挖掘、发现的埋藏物、隐藏物应如何处理?对公民拾得物如何处理? (26)
48. 承包人擅自转包或转让其承包的由集体或国家所有的森林、土地、山岭、草原、荒地、滩涂或水面是否有效?对以上自然资源的所有权或者使用权发生的权属争议如何处理? (27)
49. 相邻一方因修建施工、排水、通行而使用他方的土地,或者一方擅自堵截或独占自然流水,或者在自己一方所有或使用的建筑物范围内堵塞历史形成的他人的必经通道,或者在自己一方土地上挖掘或种植,危及到另一方建筑物的安全和正常使用,给他人造成损失的,应如何处理? (27)
50. 非所有权人将他人房屋投资入股的应如何处理? (28)
51. 父母的房屋遗产由兄弟姐妹中一人领取了房屋产权证并视为已有发生纠纷应如何处理? (29)
52. 转业军人带回的资助金分家时应如何处理? (29)
53. 掘获过去地主埋藏的银元应归谁所有? (30)

债权、债务

54. 以奖券抵债,奖券后又中奖的,如何确定中奖财产的合法占有者? (30)
55. 给承包单位介绍工程索要信息费如何处理? (31)
56. 被赡养人因损害行为引起他人经济损失本人无经济收入的,能否由赡养人垫付? (31)
57. 审理经济纠纷案件如何适用国务院《关于在清

- 理整顿公司中被撤并公司债权债务清理问题的通知》? (32)
58. 企业法人无力偿还债务时,可否执行其分支机构的财产? (35)
59. 借款合同当事人未经保证人同意达成新的《财产抵押还款协议》被确认无效后,保证人是否应继续承担担保责任? (35)
60. 对确无履行必要的承包合同纠纷在作出实体处理以前可否使用裁定先终止合同履行? (36)
61. 审理保险合同纠纷案件如何认定暴雨问题? (36)
62. 原审法院确认合同效力有错误而上诉人未对合同效力提出异议的案件,二审法院可否变更? (36)
63. 人民法院可否直接判令保证单位履行债务? (36)
64. 金融机构不履行其义务是否应当承担赔偿责任? (37)
65. 对被撤销和合并的全民所有制公司的资产和债权债务如何清理? (38)
66. 对在石油地震勘探作业和地震作业中造成的损害如何补偿? (41)
67. 最高人民法院对建立经济纠纷大案要案报告制度有哪些规定? (46)
68. 公安部对公安机关不得非法越权干预经济纠纷案件处理有哪些规定? (47)
69. 保险货物发生损失引起运输合同赔偿纠纷如何进行赔偿? (48)
70. 最高人民法院对审理涉外海上人身伤亡案件损害赔偿有哪些具体规定? (48)
71. 国务院发布的《医疗事故处理办法》有哪些具体规定? (52)

72. 人民法院应如何审理借贷案件? (57)
73. 出借银行帐户的当事人是否承担民事责任? (61)
74. 保姆在受雇期间,并非因保护雇主的利益而被杀伤,能否要求从雇主遗产中补偿其医疗费、生活费? (61)
75. 因疏忽大意致使他人幼儿被烫伤,应如何承担民事责任? (61)
76. 在他人房屋近处挖井,违背处理相邻关系的原則,给他人的房基造成损失,是否应负赔偿责任? (62)
77. 国内船舶发生海损事故造成的营运损失应否列入海损赔偿范围? (62)
78. 人民法院应如何处理损害赔偿案件? (62)
79. 对债权人无正当理由拒绝债务人履行义务的如何处理? (64)
80. 保证人应具备什么条件?保证人应承担什么责任? (64)
81. 合同对产品质量要求不明确,当事人又未能达成协议,应如何处理? (65)
82. 如何认定抵押关系是否成立?抵押人和抵押权人对抵押物有什么权利和义务? (65)
83. 债务人到期不履行义务,债权人可否留置因合同关系占有的债务人财物? (66)
84. 房屋出租人和承租人有什么权利? (66)
85. 对公民之间的借贷纠纷如何处理? (67)
86. 如何认定公民之间的赠与关系是否成立?赠与有效还是无效? (68)
87. 返还不当得利应包括什么内容? (68)

人 身 权

88. 擅自在公众场合多次散布谣言说他人抄袭别人之作,是否损害他人名誉权? (68)
89. 已死亡的人的名誉权是否应受法律保护? (69)
90. 为宣传医疗经验,未经本人同意刊登其照片,是否构成侵害肖像权? (74)
91. 在历史小说创作中故意以影射手法对他人进行丑化和侮辱是否构成侵害名誉权? (75)
92. 人民法院审理名誉权案件如何适用法律? (75)

民 事 责 任

93. 为维护国家、集体或者他人合法权益而使自己受到损害,受害人能否请求受益人给予补偿? (79)
94. 如何计算对受害人的赔偿数额? (79)
95. 教唆、帮助他人实施侵权行为的,应如何承担民事责任? (80)
96. 侵害他人的姓名权、名称权、肖像权、名誉权、荣誉权的,应如何承担民事责任? (81)
97. 从事高度危险作业而不采取必要的安全防护措施,严重威胁他人人身、财产安全的,如何处理? (81)
98. 当事人对造成的损害均无过错的,应如何处理? (81)
99. 夫妻离婚后,未成年子女侵害他人权益,由谁来承担责任? (82)
100. 被监护人造成他人损害,由谁承担民事责任? (82)
101. 在幼儿园、学校生活、学习的无行为能力人或
在精神病院治疗的精神病人,受到伤害或给他人造成损害,由谁给予赔偿? (82)

102. 侵权行为发生时不满十八岁,在诉讼时已满十八岁或者行为人致人损害时年满十八岁,但无经济收入的,如何承担民事责任? (82)
103. 信用社违反规定手续退汇给他人造成损失应否承担民事责任? (83)
104. 行政机关工作人员擅自以所在单位名义对外提供财产保证,该行政机关应否承担民事责任? (83)
105. 已分家独自生活的被赡养人致人损害时,赡养人应否承担民事责任? (84)
106. 银行利用收贷款名义,强行扣划债务人在银行的存款为公司讨债是否属于侵权行为? (85)
107. 储蓄所违反银行关于印鉴挂失和提前支取的有关规定,致使储户存款被冒领,应否承担赔偿责任? (85)
108. 银行工作人员未按规定办理储户挂失造成储户损失,银行是否应承担民事责任? (86)
109. 诈骗犯罪的被害人起诉要求诈骗过程中的保证人代偿“借款”应如何处理? (86)
110. 单位负责人被追究刑事责任后,单位应否承担返还其预收贷款的责任? (86)
111. 中国人民保险公司的分支机构能否成为合法诉讼主体? (87)
112. 刊登侵害他人名誉权小说的出版单位在作者已被判刑后还应否承担民事责任? (88)
113. 对造成贷款被骗负有直接责任的银行是否应当承担民事责任? (89)
114. 个人合伙成员在从事经营活动中不慎死亡,其他合伙成员应否承担民事责任? (89)

115. 邮电部门造成电报稽延错误, 应否承担赔偿责任? (90)
116. 专业银行、信用社担保的经济合同被确认无效后, 保证人是否应当承担连带责任? (90)
117. 汽车司机在执行职务中因过失引起损害, 由谁承担赔偿责任? (91)
118. 职工因交通事故死亡后, 原单位和肇事单位如何抚恤? (91)
119. 未成年人在劳教期间, 给他人造成损害由谁承担赔偿责任? (91)
120. 造成环境污染如何确定损害赔偿 responsibility? (92)

诉 讼 时 效

121. 企业或个人欠国家银行贷款逾期两年未还是否适用民法通则规定的诉讼时效? (92)
122. 审理民法通则施行前发生的民事案件或者对民法通则施行前已经发生法律效力判决进行再审, 适用什么法律? (93)
123. 民法通则实施前侵权行为的诉讼时效期间为多长? 从何时算起? (93)
124. 人身损害赔偿的诉讼时效期间从何时算起? (94)
125. 在什么情况下适用民法通则关于诉讼时效中止、中断的规定? (95)

涉外民事关系的法律适用

126. 什么是涉外民事关系? 对定居国外的我国公民及在我国的外国人、无国籍人、有双重或多重国籍的外国人的民事行为, 适用哪国法律? (96)

127. 如何查询依法应当适用的外国法律? (97)
128. 当事人的住所、营业所应如何确定? (98)

知 识 产 权

著 作 权

129. 关于实施著作权法有何具体规定? (101)
130. 由别人代为起草而以个人名义发表的会议讲话
作品其著作权如何认定? (110)
131. 著作权许可使用合同应当规定哪些内容? (111)
132. 如何支付书籍稿酬? (114)
133. 使用他人已发表的作品制作音像制品,如何
向版权所有者支付稿酬? (120)
134. 对报刊转载,摘编已发表的作品付酬标准如何
掌握? (120)
135. 如何支付美术出版物稿酬? (120)
136. 如何保护录音录像出版物的版权? (127)
137. 国家对音像出版、发行工作有哪些规定? (129)
138. 如何整顿录音录像制品市场和制止违章翻录
销售活动? (131)
139. 国家对保护计算机软件有哪些具体规定? (133)
140. 国家对计算机软件的著作权登记有哪些具体规
定? (142)
141. 国家对实施国际著作权条约有哪些具体规定? (151)
142. 《中美贸易关系协定》时版权保护作了哪些规
定? (153)
143. 如何执行中美知识产权谅解备忘录有关双边著

- 作权保护条款? (154)
144. 国家对管理对外合作出版书刊有哪些具体规定? (155)
145. 如何确定对外合作出版书刊的作者? (157)
146. 对外合作出版非卖书刊是否向作者支付稿酬? (157)
147. 如何管理外国及港台音乐制品的进口和出版? (158)
148. 如何处理内地出版港澳同胞作品的版权问题? (159)
149. 如何处理台湾同胞作品的版权问题? (160)
150. 哪些单位和个人可以从事台、港、澳版权贸易代理业务? (161)
151. 如何审核大陆与台、港、澳版权贸易合同? (161)
152. 如何确定台、港、澳版权贸易合同审核登记的管辖? (162)
153. 未经审核登记的台、港、澳版权贸易合同是否有效? (163)
154. 征订台、港、澳作者的图书是否必须出示合同审核登记号? (163)
155. 对台、港、澳版权贸易合同应当规定哪些主要内容? (164)
156. 大陆作者或者其他版权所有者能否向台、港、澳一次性卖绝版权? (165)
157. 如何处理港、澳、台作者的稿酬问题? (166)

专 利

158. 国家对实施专利法有哪些具体规定? (167)
159. 国家对专利代理有哪些具体规定? (191)
160. 发明专利申请人在请求涉外专利代理时,应提交的参考资料,检索资料以及审查结果资料

- 有什么要求? (197)
161. 对台胞的专利申请如何受理? (198)
162. 我国学者在国外完成的发明创造在申请专利时应注意什么问题? (200)
163. 如何向申请人出具优先权证明文件? (201)
164. 国家对授予实用新型专利的范围有哪些限制? (201)
165. 国家对用于专利程序的微生物菌(毒)种、培养物入境检疫有哪些规定? (202)
166. 国家对与专利申请有关的微生物菌种保藏有哪些规定? (203)
167. 专利管理机关有哪些职能? (205)
168. 企业专利工作如何进行? (207)
169. 最高人民法院对审理专利纠纷案件有哪些规定? (214)
170. 专利管理机关如何处理以申请人无申请权为理由的异议? (217)
171. 专利管理机关如何受理专利无效宣告请求案件? (218)
172. 专利管理机关对专利纠纷应如何处理? (219)
173. 对科学技术成果如何进行鉴定? (224)

商 标

174. 国家对实施商标法有哪些具体规定? (231)
175. 我国对巴黎公约成员国国民在中国申请商标注册要求优先权有哪些规定? (243)
176. 办理商标注册申请应注意哪些事项? (245)
177. 办理商标注册、变更、转让、注销、补证、续展应注意哪些事项? (247)

178. 我国商标所有人如何申请马德里商标国际注册? (250)
179. 办理商标注册和其它商标事宜的收费标准是什么? (257)
180. 哪些人用药品、烟草制品必须使用注册商标? (258)
181. 使用未注册商标应注意哪些事项? (258)
182. 对商标的印刷如何进行管理? (260)
183. 侵犯商标专用权如何计算损失赔偿额和侵权期间? (263)

婚 姻 家 庭

结 婚

184. 如何理解关于借婚姻关系问题索取财物的规定? (267)
185. 借婚姻索取财物者都包括哪些人? (267)
186. 婚姻案件中对聘金或者聘礼的处理原则是什么? (267)
187. 伪装结婚骗取聘金、聘礼等财物的行为指的是什么,对其骗取的聘金、聘礼如何处理? (268)
188. 订婚是否为结婚的必要手续? (268)
189. 婚姻法施行前重婚、纳妾的,应当如何处理? (268)
190. 寡妇可不可以自由结婚? (269)
191. 寡妇结婚时,能不能把继承的丈夫遗产带走? (269)
192. 婚姻法施行后,一子顶两门(兼祧)娶二妻者,或因妻不生子为传后代而再娶一妻者,是否许可? (269)