

21

21世纪法学规划教材

中国民法

CHINESE CIVIL LAW

屈茂辉 主编



法律出版社

图书在版编目(CIP)数据

中国民法/屈茂辉主编. —北京:法律出版社,2009.8

21 世纪法学规划教材

ISBN 978 - 7 - 5036 - 9844 - 6

I. 中… II. 屈… III. 民法—中国—高等学校—教材
IV. D923

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 150034 号

© 法律出版社·中国

责任编辑/陈 慧

装帧设计/汪奇峰

出版/法律出版社

编辑统筹/法律教育出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/永恒印刷有限公司

责任印制/张宇东

开本/787×960 毫米 1/16

印张/44.25 字数/886 千

版本/2009 年 8 月第 1 版

印次/2009 年 8 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636 北京分公司/010-62534456 深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5036 - 9844 - 6

定价:59.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

出版说明

20 世纪 80 年代,当中国改革开放开始勃兴,法律和法律教育开始再度崛起之时,法律出版社便以精诚态度和极大力度服务于中国的法律教育。针对不同阶段的读者,本社陆续推出多种系列的法学教材,迄今已达数百种。高等学校教材、教学参考书为其中主要部分。而历年来逐步推出的“八五”、“九五”及正在推出的“十五”国家级规划教材,更为重点。长期以来,“法律版”的众多教材,颇受学林瞩目。在此,我们深深感谢读者和作者对我们的信任。

进入 21 世纪以来,中国法律教育在取得长足发展的同时,也积极酝酿和展开改革举措,培养高素质的现代法律人才成为法律教育的重要目标。为此,本社应时而动,力求从教材的品种上、内容上、形式上实现更大突破,为新一代法律人学取专业知识提供更好读本。

就高等学校教材而言,我们立足两种进路:全面革新既有教材,或推出全新教材。革新既有教材,意在选取已出版教材尤其是“八五”、“九五”规划教材中的精品,从内容到形式全面更新、修订,重新整合,使这些长盛不衰的法律教育财富,以崭新面目,继续服务于新读者。推出全新教材,则或为推出“十五”规划教材,或约请优秀作者撰写新作,精阐原理,结合实践,关注前沿,努力创造出新世纪的新经典。优秀作者,或为老一辈与盛年名家,或为新生代才俊。或革新,或全新,这些教材在 21 世纪呈现崭新风采,并同享规划教材之盛,因之统为一名:“21 世纪法学规划教材”。

我们深信,中国的法律教育事业将在改革和发展中不断壮大;我们承诺,本套“21 世纪法学规划教材”,以及本社所有法律教育图书都将在发展中不断更新和超越。本着竭诚为法律和法律教育发展服务,竭诚为读者服务之宗旨,我们愿更加敬业,与广大读者和作者一起,共同创造法治事业及法律教育事业的美好未来。

法律出版社

2004 年 1 月

主 编 简 介

屈茂辉 1962 年生于湖南省新宁县,中国人民大学法学博士,中国社会科学院法学研究所博士后,现为湖南大学法学院教授、博士生导师,兼任中国法学会理事、中国法学会民法学研究会常务理事、教育部法学学科教学指导委员会委员、湖南省法学会副会长、湖南省民商法研究会会长、中国国际经济贸易仲裁委员会仲裁员、长沙仲裁委员会仲裁员。主要从事民法基础理论、物权法、合同法、专家民事责任、国有财产等领域的研究,主持国家社科基金重点项目、国家自然科学基金项目以及部省级项目 10 余项,出版《现代物权法》、《物权法·总则》、《用益物权论》、《用益物权制度研究》、《专家民事责任论》、《中国合同法》以及《合作社法律制度研究》等著作 10 余部,在《法学研究》、《中国法学》等报刊发表学术论文 100 多篇,并获司法部及湖南省优秀科研成果三等奖以上奖励 7 项。

目 录

绪论	(1)
----------	-------

第一编 总 论

第一章 民法的概念	(9)
第一节 民法的含义和特征	(9)
第二节 民法调整的对象	(14)
第三节 民法与相近法律的关系	(17)
【思考题】	(26)
【阅读书目】	(26)
第二章 民法基本原则	(28)
第一节 民法基本原则的概念	(28)
第二节 我国民法的基本原则	(31)
【思考题】	(36)
【阅读书目】	(36)
第三章 民法的渊源与适用	(38)
第一节 民法的渊源	(38)
第二节 民法的适用范围	(42)
第三节 民法适用的规则和方法	(43)
第四节 涉外民事关系的法律适用	(47)
【思考题】	(50)
【阅读书目】	(50)
第四章 民事法律关系	(51)
第一节 民事法律关系的概念	(51)
第二节 民事法律关系的构成要素	(53)
第三节 民事法律事实	(59)
【思考题】	(61)
【阅读书目】	(61)

2 目 录

第五章 自然人	(63)
第一节 自然人的概念与法律地位	(63)
第二节 自然人的民事能力	(64)
第三节 监护	(70)
第四节 宣告失踪和宣告死亡	(74)
第五节 自然人的住所	(78)
【思考题】	(79)
【阅读书目】	(80)
第六章 法人	(82)
第一节 法人的概念	(82)
第二节 法人的分类	(86)
第三节 法人的民事能力	(90)
第四节 法人的机关	(94)
第五节 法人的成立、变更和消灭	(97)
【思考题】	(102)
【阅读书目】	(102)
第七章 非法人组织	(104)
第一节 非法人组织的概念与法律地位	(104)
第二节 合伙组织	(108)
第三节 个人独资企业	(115)
第四节 个体工商户与农村承包经营户	(116)
第五节 联营	(118)
【思考题】	(120)
【阅读书目】	(120)
第八章 民事权利的客体	(121)
第一节 民事权利客体的概念	(121)
第二节 物	(122)
第三节 其他客体	(130)
【思考题】	(131)
【阅读书目】	(131)
第九章 民事责任的一般规则	(132)
第一节 民事责任的概念	(132)
第二节 民事责任的分类	(137)
第三节 民事责任的一般条款	(139)
第四节 民事责任的形式	(140)
第五节 民事责任的竞合	(141)

第六节 民事责任的免除	(144)
【思考题】	(146)
【阅读书目】	(146)
第十章 民事法律行为	(148)
第一节 民事法律行为的概念	(148)
第二节 意思表示	(156)
第三节 民事法律行为的成立	(164)
第四节 民事法律行为的生效	(166)
第五节 无效民事法律行为	(168)
第六节 可变更、可撤销的民事法律行为	(170)
第七节 效力未定民事法律行为	(173)
第八节 附条件与附期限的民事法律行为	(175)
【思考题】	(177)
【阅读书目】	(177)
第十一章 代理	(179)
第一节 代理的概念	(179)
第二节 代理的分类与代理的类推适用	(181)
第三节 代理各方的权利义务	(184)
第四节 无权代理与表见代理	(188)
第五节 间接代理	(192)
第六节 代理关系的消灭	(194)
【思考题】	(195)
【阅读书目】	(195)
第十二章 时效	(197)
第一节 时效的概念	(197)
第二节 诉讼时效的客体 and 效力	(198)
第三节 诉讼时效的期间	(201)
第四节 诉讼时效的中止、中断	(202)
【思考题】	(204)
【阅读书目】	(204)
第十三章 期间与期日	(206)
第一节 期间与期日的概念	(206)
第二节 除斥期间与期间的计算方法	(207)
【思考题】	(208)
【阅读书目】	(208)

第二编 人 格 权

第一章 人格权概述	(211)
第一节 人身权与人格权的概念	(211)
第二节 人格权法的体系与基本原则	(216)
第三节 一般人格权	(218)
第四节 人格权请求权	(220)
【思考题】	(222)
【阅读书目】	(222)
第二章 生命权、健康权、身体权	(224)
第一节 生命权	(224)
第二节 健康权	(225)
第三节 身体权	(226)
【思考题】	(227)
【阅读书目】	(227)
第三章 姓名权、名称权、肖像权	(229)
第一节 姓名权	(229)
第二节 名称权	(230)
第三节 肖像权	(231)
【思考题】	(233)
【阅读书目】	(233)
第四章 名誉权、信用权	(234)
第一节 名誉权	(234)
第二节 信用权	(235)
【思考题】	(237)
【阅读书目】	(237)
第五章 人身自由权、婚姻自主权、隐私权	(238)
第一节 人身自由权	(238)
第二节 婚姻自主权	(238)
第三节 隐私权	(239)
【思考题】	(241)
【阅读书目】	(241)

第三编 婚姻家庭

第一章 婚姻家庭法的一般理论与制度	(245)
第一节 婚姻家庭法的概念	(245)
第二节 婚姻家庭法的体系和基本原则	(246)
第三节 亲属	(250)
【思考题】	(253)
【阅读书目】	(253)
第二章 结婚	(254)
第一节 结婚的概念	(254)
第二节 结婚的条件和程序	(255)
第三节 无效婚姻和可撤销婚姻	(256)
【思考题】	(258)
【阅读书目】	(258)
第三章 婚姻的效力	(259)
第一节 婚姻效力的概念	(259)
第二节 夫妻人身关系	(259)
第三节 夫妻财产关系	(260)
【思考题】	(262)
【阅读书目】	(263)
第四章 婚姻的终止	(264)
第一节 婚姻终止的概念与原因	(264)
第二节 协议离婚	(265)
第三节 诉讼离婚	(266)
第四节 离婚的法律后果	(268)
【思考题】	(270)
【阅读书目】	(270)
第五章 家庭制度	(271)
第一节 家庭关系	(271)
第二节 收养关系	(272)
第三节 扶养	(277)
【思考题】	(280)
【阅读书目】	(280)

第四编 继承法

第一章 继承法概述	(283)
第一节 继承法概念	(283)
第二节 继承法的体系与基本原则	(284)
【思考题】	(286)
【阅读书目】	(286)
第二章 继承法律关系	(287)
第一节 继承人	(287)
第二节 继承权	(287)
第三节 遗产	(291)
【思考题】	(292)
【阅读书目】	(292)
第三章 法定继承	(294)
第一节 法定继承概述	(294)
第二节 法定继承人的范围和继承顺序	(296)
第三节 代位继承和转继承	(297)
【思考题】	(299)
【阅读书目】	(299)
第四章 遗嘱继承和遗赠	(300)
第一节 遗嘱继承	(300)
第二节 遗赠	(304)
【思考题】	(307)
【阅读书目】	(307)
第五章 继承的实行	(309)
第一节 遗产的分割	(309)
第二节 被继承人债务的清偿	(310)
第三节 无人继承又无人受遗赠的遗产的处理	(311)
【思考题】	(312)
【阅读书目】	(312)

第五编 物 权

第一章 物权法概述	(315)
第一节 物权的概念	(315)

第二节 物权的体系与基本原则	(318)
第三节 物权的效力	(320)
【思考题】	(323)
【阅读书目】	(323)
第二章 物权变动及其公示	(325)
第一节 物权变动的概念及原因	(325)
第二节 基于民事法律行为的物权变动	(326)
第三节 民事法律行为以外的原因引起的物权变动	(333)
【思考题】	(334)
【阅读书目】	(334)
第三章 物权的保护	(336)
第一节 物权保护概述	(336)
第二节 物权请求权的类型	(337)
【思考题】	(339)
【阅读书目】	(339)
第四章 所有权	(340)
第一节 所有权的概念	(340)
第二节 所有权的权能	(343)
第三节 所有权的征收和征用	(346)
第四节 国家所有权、集体所有权和私人所有权	(349)
第五节 共有	(354)
第六节 建筑物区分所有权	(359)
第七节 所有权取得的特殊规定	(366)
第八节 相邻关系	(374)
【思考题】	(378)
【阅读书目】	(378)
第五章 用益物权	(380)
第一节 用益物权的概念	(380)
第二节 土地承包经营权	(383)
第三节 建设用地使用权	(388)
第四节 宅基地使用权	(393)
第五节 地役权	(396)
【思考题】	(400)
【阅读书目】	(400)
第六章 担保物权	(402)
第一节 担保物权的一般理论和制度	(402)

第二节 抵押权	(407)
第三节 质权	(416)
第四节 留置权	(423)
【思考题】	(427)
【阅读书目】	(427)
第七章 占有	(429)
第一节 占有的概念与功能	(429)
第二节 占有的变动与推定	(434)
第三节 占有的效力及其民法保护	(437)
【思考题】	(439)
【阅读书目】	(439)

第六编 债权总则

第一章 债的一般理论与制度	(443)
第一节 债的概念	(443)
第二节 债的类型	(451)
第三节 债的履行、移转与消灭	(454)
【思考题】	(455)
【阅读书目】	(455)
第二章 债的保全和债的担保	(457)
第一节 债的保全和债的担保概述	(457)
第二节 保证	(459)
第三节 定金	(465)
第四节 反担保	(467)
【思考题】	(468)
【阅读书目】	(468)

第七编 合 同

第一章 合同的一般规则	(471)
第一节 合同的概念	(471)
第二节 合同法的体系与基本原则	(478)
第三节 合同的内容	(481)
第四节 合同的解释	(485)
【思考题】	(487)

【阅读书目】	(487)
第二章 合同的订立	(489)
第一节 合同订立的概念	(489)
第二节 合同的成立	(490)
第三节 要约	(492)
第四节 承诺	(496)
第五节 合同的形式	(498)
第六节 格式条款	(500)
第七节 缔约过失责任	(502)
【思考题】	(503)
【阅读书目】	(504)
第三章 合同的效力	(505)
第一节 合同生效的概念	(505)
第二节 效力待定的合同	(506)
第三节 无效合同	(508)
第四节 可撤销合同	(509)
【思考题】	(511)
【阅读书目】	(511)
第四章 合同的履行	(512)
第一节 合同履行与履行原则	(512)
第二节 合同履行的具体规则	(514)
第三节 双务合同履行中的抗辩权	(516)
第四节 合同保全	(518)
【思考题】	(523)
【阅读书目】	(524)
第五章 合同的变更和转让	(525)
第一节 合同的变更	(525)
第二节 合同权利的转让	(526)
第三节 合同义务的移转	(528)
第四节 合同权利义务的概括移转	(530)
【思考题】	(531)
【阅读书目】	(531)
第六章 合同权利义务的终止	(532)
第一节 合同权利义务终止概述	(532)
第二节 清偿	(533)
第三节 合同的解除	(535)

第四节 抵销	(537)
第五节 提存	(538)
第六节 债务免除	(540)
第七节 混同	(542)
【思考题】	(543)
【阅读书目】	(543)
第七章 违约责任	(544)
第一节 违约责任概述	(544)
第二节 违约责任的主要形式	(550)
第三节 免责事由	(553)
【思考题】	(555)
【阅读书目】	(555)
第八章 移转财产所有权的合同	(557)
第一节 买卖合同	(557)
第二节 供用电、水、气、热力合同	(561)
第三节 赠与合同	(562)
第四节 借款合同	(565)
【思考题】	(566)
【阅读书目】	(566)
第九章 租赁合同与融资租赁合同	(568)
第一节 租赁合同	(568)
第二节 融资租赁合同	(571)
【思考题】	(574)
【阅读书目】	(574)
第十章 承揽合同与建设工程合同	(576)
第一节 承揽合同	(576)
第二节 建设工程合同	(578)
【思考题】	(582)
【阅读书目】	(582)
第十一章 提供劳务的合同	(584)
第一节 运输合同	(584)
第二节 保管合同	(587)
第三节 仓储合同	(588)
第四节 委托合同	(590)
第五节 行纪合同	(593)
第六节 居间合同	(594)

【思考题】	(595)
【阅读书目】	(595)
第十二章 技术合同	(596)
第一节 技术合同概述	(596)
第二节 技术开发合同	(599)
第三节 技术转让合同	(601)
第四节 技术咨询和技术服务合同	(603)
【思考题】	(605)
【阅读书目】	(605)

第八编 侵权责任

第一章 侵权责任法概述	(609)
第一节 侵权责任的概念	(609)
第二节 侵权责任法的体系和基本原则	(611)
第三节 侵权责任的归责原则	(613)
第四节 侵权责任的构成要件	(615)
第五节 侵权责任的抗辩事由	(620)
【思考题】	(622)
【阅读书目】	(622)
第二章 一般侵权行为及其责任	(625)
第一节 一般侵权行为概述	(625)
第二节 侵害人身权的行为与责任	(626)
第三节 侵害财产权的行为与责任	(630)
【思考题】	(632)
【阅读书目】	(632)
第三章 共同侵权行为及其责任	(634)
第一节 共同侵权行为的概念	(634)
第二节 共同侵权的责任确定	(637)
【思考题】	(638)
【阅读书目】	(638)
第四章 几类典型的侵权行为与责任	(640)
第一节 国家机关及其工作人员的侵权行为与责任	(640)
第二节 用人关系中的侵权行为与责任	(643)
第三节 被监护人的侵权行为与责任	(647)
第四节 专家侵权行为与责任	(648)

第五节 违反安全保障义务的侵权行为与责任	(651)
第六节 产品侵权行为与责任	(653)
第七节 危险活动致人损害的侵权行为与责任	(655)
第八节 环境污染的侵权行为与责任	(657)
第九节 物件及动物致人损害的侵权行为与责任	(658)
【思考题】	(660)
【阅读书目】	(660)
第五章 侵权损害赔偿	(666)
第一节 侵权损害赔偿的概念与原则	(666)
第二节 侵害生命健康权的损害赔偿	(668)
第三节 侵害财产权的损害赔偿	(671)
第四节 精神损害赔偿	(673)
【思考题】	(675)
【阅读书目】	(675)
参考书目	(677)
后记	(684)

绪 论

一、民法学的研究对象及其范围

民法学,顾名思义,就是关于民法的学问或者科学,^{〔1〕}也就是以民法为研究对象的法律科学,是法学的一门分支学科。总体上看,民法学的研究对象及其范围如下:

第一,民法的基本理论。具体而言,研究民法的调整对象和调整方法,阐明民法的概念、性质、民法与其他部门法的关系、民法的功能与民法的价值等,探讨民事法律关系的基本原理,阐述民法的解释方法,把握民法自身的发展规律和民法的发展趋势,研究民法现代化的诸多问题。

第二,民法的各项具体制度。也就是研究民事立法,探讨民法规范的具体适用。民法学既要研究中国的现行民事立法,也要研究外国的民事立法和中外民事立法史;要探究民事法律规范的来源和立法原意,准确地理解民事法律规范;要研究现行民事法律规范在实践中遇到的各种具体问题、对典型案例进行分析,以不断地完善民事立法。中国民法学则只研究中国民事立法及其实践以及对外国民事立法的借鉴。

第三,民法学说史。具体而言,民法学研究民法学的各个流派、民法学的诸多学说、民法学的历史。它要对各种流派及其学说进行比较、分析和综合,从而推动民法学理论以至整个法学理论的发展。

第四,民法方法。民法方法应包括两个方面:一是民法研究方法,如在民法学研究中,个人主义方法论具有重要意义;二是民法解释方法,它是对民法进行解释适用的裁判方法、规则或技术。^{〔2〕}民法方法无论是对于深化民法的理解与研究,还是对于在司法实践中适用民法规则来定分止争,都有极其重要的作用。

然而,应当明确,民法学的上述研究对象及其范围不等同于民法学的教学内容。

〔1〕 对于民法学是否是科学?有学者进行了深入的分析后认为,德国民法采用的潘得克吞体系具有强烈的科学化色彩,民法总则就是民法学科学化的一个合理的成果;民法学科学化的过程是民法在发展过程中不断寻求新的合法性依据的合理结果,但民法学科学化存在着两个悖论。参见于飞:“民法学科学化的反思”,载《华东政法学院学报》2004年第1期。

〔2〕 我国民法学界比较注重对民法解释方法的研究,而对民法研究方法的研究是较为忽视的。前者的研究成果,如梁慧星:《民法解释方法》,中国政法大学出版社1998年版;段匡:《日本的民法解释学》,复旦大学出版社2005年版;梁慧星:《裁判的方法》,法律出版社2003年版等。后者的研究成果鲜见,仅有孙宪忠:“关于民商法的研究方法”,载《法律科学》1999年第2期;易军:“个人主义方法论与私法”,载《法学研究》2006年第1期等。