

# 民法



## 民法的概念

民法是调整平等主体之间的公民之间、法人之间、公民和法人之间的财产关系和人身关系的法律规范的总称。民法是一个独立的法律部门，是国家的基本法律之一。



财产关系是指在生产、分配、交换、消费过程中形成的财产所有权关系和财产流转关系。

人身关系包括人格权关系(如姓名、名称、名誉等)和身份权关系(如收养、监护等)。

## 民法的基本原则

1. 当事人在民事活动中地位平等的原则
2. 自愿、公平、等价有偿、诚实信用的原则
3. 公序良俗原则：  
    尊重社会公德和社会公共利益原则
4. 保护公民、法人的合法民事权益原则
5. 禁止民事权利滥用的原则

## 民事法律关系

即民法所调整的具有民事权利义务内容的社会关系就是民事法律关系。它是一定的财产关系和人身关系在法律上的具体表现。民事法律关系的构成要素有哪些呢？

### 1. 民事法律关系的主体

民事法律关系的主体，是指在民事法律关系中独立享有民事权利和承担民事义务的当事人。



### 2. 民事权利义务的客体

民事法律关系的客体，是指当事人之间的权利义务所指向的对象。主要包括：**物、行为、智力成果**。所有权法律关系的客体都是物，债权关系的客体可以是物，也可以是行为。知识产权关系的客体是智力成果。



### 3. 民事法律关系的内容

民事法律关系的内容，是指主体之间经国家法律确认的民事权利和民事义务。民事权利是指法律允许做一定民事行为的可能性，民事义务是指按法律或他人的要求为一定民事行为或不为一一定民事行为的必要性。民事权利和民事义务是相互依存、相互联系和相互对应的。



## 民事主体

民事主体是指在民事法律关系中独立享有民事权利和承担民事义务的公民（自然人），法人和其他组织。



## 自然人

自然人，是依自然规律出生而取得民事主体资格的人。

(1) 自然人的民事权利能力，是指法律确认的自然人享有民事权利、承担民事义务的资格。公民的民事权利能力一律平等。自然人从出生时起到死亡时止，具有民事权利能力。



(2) 民事行为能力是民事主体独立实施民事法律行为的资格。

I. 18周岁以上的公民是成年人，具有完全民事行为能力；

II. 16周岁以上不满18周岁的公民，以自己的劳动收入为主要生活来源的，视为完全民事行为能力人；

III. 10周岁以上的未成年人是限制民事行为能力人



- IV. 不满**10**周岁未成年人是无民事行为能力人
- V. 不能辨认自己行为的精神病人是无民事行为能力人
- VI. 不能完全辨认自己行为的精神病人是限制民事行为能力人
- 限制民事行为能力人、无民事行为能力人的监护人是他的法定代理人。



**监护**，是指为**无民事行为能力人**和**限制民事行为能力人**设立保护人的制度。在有些国家中，把对限制行为能力人的监督和保护称为保佐。

**监护**具有以下特征：

- 1、被监护人须为无民事行为能力和限制民事行为能力。
- 2、监护人须为完全民事行为能力人。
- 3、监护人的职责是由法律规定的，而不能由当事人约定。



## 法人

- 法人是具有民事权利能力和民事行为能力，依法独立享有民事权利和承担民事义务的组织。
- （1）《民法通则》规定法人成立的法律要件有四项：依法成立；有必要的财产或者经费；有自己的名称、组织机构和场所；能够独立承担民事责任。
- （2）法人分为四类：企业法人、机关法人、事业单位法人和社会团体法人。



## 其他组织

- 其他组织是指不具有法人资格，但可以自己名义进行民事活动的组织。它主要包括合伙、个人独资企业、个体工商户、农村承包经营户等。



## 民事法律行为和代理

- 民事法律行为的概念和特征  
民事法律行为是指公民或法人以设立、变更、终止民事权利和民事义务为目的所进行的具有法律约束力的合法行为。



- 1. 民事法律行为以意思表示为构成要素。
- 2. 民事法律行为是能够产生行为人所预期的法律后果而实施的行为。
- 3. 民事法律行为是合法行为。





## 民事法律行为的形式

- 民事法律行为的形式，是指行为人内在的意思表现于外部的一种方式。民事法律行为可以采用书面形式、口头形式或者其他形式。法律规定用特定形式的，应当依照法律规定。一般将民事法律行为的形式分为两大类：
  1. 明示形式。书面形式、口头形式、视听形式
  2. 暗示形式。推定、默示



## 民事法律行为的有效条件

1. 行为人必须具有相应的民事行为能力。
2. 行为人意思表示真实。
3. 行为不得违背法律或者社会公共利益。



## 无效的民事行为

- 是指不符合民事法律行为的有效条件，因而不产生法律效力的民事行为。从民事行为无效的不同法律后果看，可以将无效的民事行为分为绝对无效的民事行为和相对无效的民事行为（可撤销或可变更的民事行为）。



### 1 · 绝对无效的民事行为。

- 是指不具备我国民法通则规定的有效条件，因而不产生法律效力的各种民事行为。对于这种民事行为，无论当事人的意愿如何，都是无效的，而且从行为开始时起就没有法律约束力。



## 1 · 绝对无效的民事行为。

- (1) 无民事行为能力人实施的；(2) 限制民事行为能力人依法不能独立实施的；(3) 一方以欺诈、胁迫的手段或者乘人之危，使对方在违背真实意思的情况下所为的；(4) 恶意串通，损害国家、集体或者第三人利益的；(5) 违反法律或者社会公共利益的；(6) 经济合同违背国家指令性计划的；(7) 以合法形式掩盖非法目的的。



- 例：作品被收集、出版、发行的9岁小画家是（）。

- A 无民事行为能力人
- B 限制民事行为能力人
- C 完全民事行为能力人
- D 视为完全民事行为能力人



## 2 · 相对无效的民事行为。

- 是指由于意思表示不真实而可以由一方当事人要求变更或撤销的民事行为。根据民法通则的规定，可撤销或可变更的民事行为包括两种：（1）行为人对行为内容有重大误解的。是指行为人因对行为的性质、对方当事人、标的物的品种、质量、规格和数量等的错误认识，使行为的后果与自己的意思相悖，并造成较大损失的。（2）显失公平的。是指一方当事人利用优势或者利用对方当事人没有经验，致使双方的权利与义务明显违反公平、等价有偿原则的。



- 例：张某11周岁，小学五年级学生，经常在其学校门口的一家小卖部买零食和一些学习用品，部分赊账，年终时共欠小卖部340元。小卖部老板拿着账单要求张某父亲付款，遭到张某父亲拒绝。下列说法正确的是：
  - A. 张某购买零食和学习用品的行为是无效的民事行为，其父亲作为监护人，无需赔偿
  - B. 张某购买零食和学习用品的行为是合法有效的民事行为，其父亲作为监护人，应当付款
  - C. 张某购买零食和学习用品的行为是无效的民事行为，其父亲作为监护人，应当赔偿
  - D. 张某购买零食和学习用品的行为是合法有效的民事行为，应当由其自己付款，不应当由其父亲付款。



### 3. 民事行为无效的法律后果

- 对于无效或被撤销的民事行为，从行为开始即为无效；尚未履行的，不得履行；正在履行的，行为人应当立即终止履行。（1）返还财产。一方当事人因无效的民事行为取得的财产，应返还给受损失的一方；（2）赔偿损失。过错一方当事人应赔偿对方由此所遭受的损失，双方都有过错的，应当各自承担相应的责任；（3）收缴财产。双方恶意串通，实施民事行为损害国家、集体或第三者利益的，应收缴双方取得的财产，收归国家、集体所有或返还给第三者。



## 代理

### 代理的概念及法律特征

代理是代理人依据被代理人的委托或者法律规定以及人民法院或有关单位指定，以被代理人的名义，在代理权限内所实施的民事法律行为，而这种行为产生的法律后果直接由被代理人承受。



例：孙某委托吴某为代理人购买一批货物，吴某的下列行为中，违反法律法规的是

- A. 吴某生重病，停止了购买货物事宜，并通知了孙某
- B. 及时将购买货物过程中的情况报告给孙某
- C. 经孙某同意，另行委托林某，办理购买事宜
- D. 与陆某恶意串通，以明显不合理的高价格购入货物



## 代理的法律特征

1. 代理人必须是以被代理人的名义进行活动。
2. 代理人在被代理人授权范围内独立作出意思表示。
3. 代理行为必须是具有法律意义的行为。
4. 代理行为产生的法律后果直接由被代理人承受。



## 代理的种类

1. 委托代理
2. 法定代理
3. 指定代理



## 表见代理

- 成立要件：
  - 1、表见代理属于广义的无权代理，因此只能在代理人无权代理而从事代理行为的情况下发生。
  - 2、相对人有合理的理由相信无权代理人的代理权。
  - 3、相对人主观上是善意的、无过错的。
  - 4、无权代理行为的发生与本人有关。



- 简要案情

聂翠玲和张治来于1986年结婚，1994年3月夫妻二人购买了属于自己的房子，房屋所有权证登记的所有权人为聂翠玲。1998年张治来因经营一家饭店向安阳三官庙信用社贷款70000元，到期不能清偿，张治来要求续贷，信用社要求提供抵押担保。张治来使用其妻聂翠玲的房产证进行了抵押。贷款到期后，张治来不能清偿，信用社向河南省安阳市龙安区法院起诉，请求张偿还贷款本息，以房产相抵。



## 民事权利

民事权利是指自然人、法人或其他组织在民事法律关系中享有的具体权益。民事权利可以分为财产权和非财产权两大类。我国民法所规定的民事权利，主要有物权、债权、知识产权、继承权、人身权等。





- 物权是指权利人直接支配特定物并得排除他人干涉的权利。（1）所有权是最典型、最完全的物权，包括占有、使用、收益、处分四项权能。（2）抵押权、质权、留置权、土地使用权是不完全的物权。其中抵押权、质权、留置权是对标的物**交换价值**的支配，土地使用权是对标的物**使用价值**的支配。



例：下列财产中，不能用于抵押的是：

- A．抵押人所有的机器
- B．抵押人依法有权处分的交通运输工具
- C．抵押人依法有权处分的国有的土地使用权
- D．抵押人所有的房屋，但因没有及时归还银行贷款被暂时查封



- 例：甲和乙共同出资购买了一间房并出租给丙，租房期间甲欲转让自己的份额，乙和丙均表示愿意购买，应（ ）。
- A 在同等条件下由乙优先购买
- B 在同等条件下由丙优先购买
- C 在同等条件下由甲决定卖给谁
- D 在同等条件下由乙、丙共同购买，各享有一份份额，形成共有关系



- 债权是指债权人得请求相对人为特定行为或不为特定行为的权利，性质上属于请求权。合同关系上的权利，是最典型的债权。债权包含给付请求权、给付受领权、保护请求权三项权能。



## 债的概念和特征

- 债是按照合同的约定或者依照法律的规定，在当事人之间产生的特定的权利和义务关系。享有权利的人是债权人，负有义务的人是债务人。



- 1. 债的主体是特定的当事人。
- 2. 债的客体具有多样性。
- 3. 债的内容是请求权。
- 4. 从债所反映的社会关系来看，它反映的是财产流转关系，是一种动态的财产关系，所有权反映的是一种财产所有关系，可以说是静态的财产关系。



- **5. 从债的发生根据上看，债可以因合法行为而发生，例如因合同行为而转让财产；同时，债也可以因不法行为而发生，比如因侵权行为所生之债。**

## 债的发生根据

1. 合同所生之债
2. 侵权行为所生之债
3. 不当得利所生之债
4. 无因管理所生之债
5. 单方民事法律行为所生之债

## 债的担保

债的担保是指由债务人或第三人向债权人提供的确保债务履行的措施。担保的目的是为了确保债权的实现。根据我国现行法律的规定，担保的方式有以下五种：

1. 保证 2. 抵押 3. 质押
4. 定金 5. 留置。



## 债的消灭

债可以因下列法律事实的出现而消灭：

1. 债因履行而消灭。即债的关系中所规定的义务已经完成，权利已经实现。
2. 债因双方协议而消灭。即通过双方当事人的协议解除债的关系或免除债务人的义务。但这种协议不得违反国家法律和社会主义道德。
3. 债因当事人的死亡而消灭。具有严格的人身性质的债，可随着债权人或债务人的死亡而消灭。如委托合同、出版合同、演出合同、抚养、赡养合同等。
4. 债因抵销而消灭。



- 例：甲向银行取款时，银行工作人员因点钞失误多付给1万元。甲以这1万元作本钱经商，获利5000元，其中2000元为其劳务管理费用成本。1个月后银行发现了多付款的事实，要求甲退回，甲不同意。
- 下列有关该案的表述中正确的是（ ）。
- A 甲应返还银行多付的1万元
  - B 甲无须返还，因系银行自身失误所致
  - C 甲应返还银行多付的1万元，同时还应返还1个月的利息
  - D 甲应返还银行多付的1万元，同时还应返还1个月的利息及3000元利润



## 人身权

人身权是指法律赋予民事主体与其人身生命、身份延续不可分离而无直接财产内容的民事权利。

人身权具有以下主要**法律特征**：

1. 人身权具有与主体人身的不可分离性。
2. 人身权没有直接的财产内容，不直接体现财产利益，无法以金钱来衡量。
3. 人身权具有绝对权的属性。



## 人身权的种类

人身权具体可以分为二种，即人格权和身份权。

### 1. 人格权

它是指法律赋予民事主体资格为维护自己的生存和尊严所必须具备的人身权利，主要包括：

- (1) 姓名权。(2) 荣誉。(3) 名誉权。
- (4) 生命权。(5) 身体健康权。(6) 自由权。
- 公民的人身自由、婚姻自由和住宅不受侵犯。
- (7) 肖像权。



### 2. 身份权

它是指因民事主体的特定身份而产生的权利，主要包括：

- (1) 知识产权中的人身权利。这种人身权利是与民事主体的身份直接相联，例如署名权。
- (2) 监护权。监护权是一种民事权利中的身份权，只有监护人才享有监护权。
- (3) 亲属权。表明公民在婚姻和家庭中的法律地位。如因夫妻身份而产生的权利。



- 例：下列关于肖像权的表述中，不正确的是
- A．法人也有肖像权
- B．公民的肖像权受到侵犯时，有权请求精神损害赔偿
- C．使用公民的肖像，应当按照合同约定的用途和规定进行
- D．公民享有肖像权，未经本人同意，不得以营利为目的使用公民的肖像



## 合同的概念、特征和分类

### 1. 概念

合同，也称契约，是平等主体的自然人、法人、其他组织之间设立、变更、终止民事权利义务关系的协议。





## 2. 特征

- (1) 合同是双方或多方的民事法律行为
- (2) 合同是当事人之间设立、变更、终止民事权利义务关系的协议
- (3) 合同当事人的法律地位平等
- (4) 合同依法成立后具有法律约束力



## 合同法的基本原则

- 1. 法律地位平等原则。合同当事人的法律地位平等，一方不得将自己的意志强加给另一方。
- 2. 自愿订立原则。当事人依法享有自愿订立合同的权利，任何单位和个人不得非法干预。
- 3. 公平原则。当事人应当遵循公平原则确定各方的权利和义务。



4. 诚实信用原则。当事人行使权利、履行义务应当遵循诚实信用原则。
5. 合法原则。当事人订立、履行合同应当遵守法律、行政法规，尊重社会公德，不得扰乱社会经济秩序，损害社会公共利益。



## 知识产权

知识产权是指创造性智力成果的完成人或工商业标志的所有人依法享有的权利的总称。它主要包括著作权、专利权、商标权、商业秘密权、植物新品种权、集成电路布图设计权等。



- 例：根据我国《商标法》的有关规定，不可以作为商标申请注册的是：
- A . 数字     B . 三维标志
- C . 颜色组合     D . 音乐



## 知识产权的法律特征

- 
- 1.知识产权的客体是一种无形的财产，既不是物，也不是行为，其表现形式是智力成果。
- 2.知识产权具有双重性，既有人身权的性质，又有财产权的内容。
- 3.知识产权必须经国家立法直接确认才能产生，因而不是一种自然权利。
- 4.知识产权具有专有性，即由法律规定这种权利只授予智力成果的创造者，而且只授予一次。
- 5.知识产权具有地域性，是一种严格受地域限制的权利。
- 6.知识产权具有时间性，只在法定的期限内有效。



- 我国关于知识产权的立法主要有《著作权法》、《专利法》、《商标法》等专门法律和其他法律的有关规定，还有大量关于知识产权的法规和规章。此外，《巴黎公约》、《伯尔尼公约》等我国缔结或加入的有关国际条约，也是我国知识产权法重要渊源。



1. 著作权是著作人对其文学、艺术和科学作品依法享有的人身权和财产权。著作权法是有关著作权以及相关权益的取得、行使和保护的法律规范的总称。（1）著作权人包括作者、其他依照著作权法享有著作权的公民、法人或者其他组织。（2）著作权的内容包括：发表权、署名权、修改权、保护作品完整权、复制权、发行权、出租权、展览权、表演权、放映权、广播权、信息网络传播权、摄制权、改编权、翻译权、汇编权以及应当由著作权人享有的其他权利。（3）我国著作权法的保护对象包括以文学、艺术和自然科学、社会科学、工程技术等形式创作的作品。



## 著作权的保护期限

- 著作权自依照著作权法的规定取得著作权时起，受著作权法的保护。其中，作者的署名权、修改权、保护作品完整权的保护期不受限制。公民的作品，其发表权、使用权和获得报酬权的保护期为作者终身及其死亡后50年，合作作品的保护期截止于最后死亡的作者死亡后第50年的12月31日；法人或其他组织的作品，著作权（署名权除外）由法人或其他组织享有的职务作品，电影作品和以类似摄制电影的方法创作的作品、摄影作品，其发表权、使用权和获得报酬权的保护期为50年，从作品首次发表之日起算，截止于第50年的12月31日，但作品自创作完成后50年内未发表的，不再受保护。



- 2. 专利权是指国家依照法律规定，授予发明人、设计人或其所属单位对其发明创造在一定范围内依法享有的独占权利。专利法是调整因专利权的确认和使用而产生的各种社会关系的法律规范的总称。（1）专利权人的权利主要包括：专有实施权；转让权；许可权；放弃权和标记权。（2）我国《专利法》的保护对象是依照专利法可以授予专利的发明创造，包括发明、实用新型外观设计。
- 3. 商标权是指商标所有人依法对其注册商标享有的专用权。商标法是调整商标在注册、使用、管理和保护过程中发生的各种社会关系的法律规范的总和。（1）商标权人的权利包括：专有使用权；转让权；继承权；使用许可权；续展权和请求保护权。（2）商标权人的义务主要有：商标权人有依法缴纳各项商标费用、保证注册商标商品的质量和依法使用注册商标等义务。（3）我国商标权的取得采取注册原则，经商标局核准注册的商标，享有商标专用权，受到法律的保护。



## 软件著作权的保护期

- 2002年12月20日修改后的《计算机软件保护条例》对软件著作权的保护期作出了与著作权法基本相同的规定：软件著作权自软件开发完成之日起产生。自然人的软件著作权，保护期为自然人终生及其死亡后50年，截止于自然人死亡后第50年的12月31日；软件是合作开发的，截止于最后死亡的自然人死亡后第50年的12月31日。法人或其他组织的软件著作权，保护期为50年，截止于软件首次发表后第50年的12月31日，但软件自开发完成之日起50年内未发表的，不再受保护。



## 申请专利的原则

- 1.先申请原则  
两个以上的申请人分别就同样的发明创造申请专利的，专利权授予最先申请的人。两个以上的申请人在同一日分别就同样的发明创造申请专利的，自行协商确定申请人。



- 2. 优先权原则——先申请原则的例外

申请人自发明或者实用新型在外国第一次提出专利申请之日起12个月内，或者自外观设计在外国第一次提出专利申请之日起6个月内，又在中国就相同主题提出专利申请的，依照该外国同中国签订的协议或者共同参加的国际条约，或者依照相互承认优先权的原则，可以享有优先权，即将其首次申请日当作其后续申请的申请日。

申请人自发明或者实用新型在中国第一次提出专利申请之日起12个月内，又向国务院专利行政部门就相同主题提出专利申请的，可享有优先权。



- 3. 单一性（一发明一专利）原则

一件发明或者实用新型专利申请应当限于一项发明或者实用新型。属于一个总的发明构思的两项以上的发明或者实用新型，可以作为一件申请提出。

一件外观设计专利申请应当限于一种产品所使用的一项外观设计。用于同一类别并且成套出售或者使用的产品的两项以上的外观设计，可以作为一件申请提出。



## 专利权的保护期限

- 发明专利权的保护期限为**20**年，实用新型专利权和外观设计专利权的保护期限为**10**年，均自申请日起计算。但有下列情形之一的，专利权在期限届满前终止：
  - 1.没有按照规定缴纳年费的；
  - 2.专利权人以书面声明放弃其专利权的。
 专利权的终止，由国务院专利行政部门登记和公告。专利权终止后，自动进入公有领域。



## 强化训练

- 职务发明创造申请专利的权利属于（ ）
- A. 发明人                      B. 该单位 x
- C. 发明人和该单位      D. 发明人委托的人

退休、调离、改变工作一年内





- 例：王教授完成一本学术专著，现有以下人员主张自己也是书的作者。下列理由中，符合著作权法规定的是( )。
- A. 张主任：“我曾经为这个课题申请经费进行了组织协调，并主持过这个课题的研讨会。”
- B. 甲研究生：“我曾经为甲教授的这项研究查找资料，还帮他抄写过一部分手稿。”
- C. 乙讲师：“我曾经撰写过该书的两章，尽管甲教授后来对这两章作了较大的修改，但基本保持了原稿的结构和内容。”
- D. 戚教授：“甲教授在研究这个课题时，曾多次与我讨论有关的学术问题，我提出的一些意见已被他采纳。”



- 例. 中国学者王教授在法国完成一项产品发明。2006年7月3日，王教授在我国国务院举办的科技学术研讨会上介绍了他的这项发明成果。2006年7月5日，王教授以这项成果在法国提出专利申请。2006年8月16日，出席过这次研讨会的某研究所工程师庄教授，将这项成果作为他自己的非职务发明，向中国专利局提出专利申请。2007年1月28日，王教授又以同一成果向中国专利局提出专利申请，同时提出要求优先权的书面声明，并提交了有关文件。关于本案的以下意见中正确的是( )。
- A. 庄教授申请在先，按照先申请原则，享有专利申请权
- B. 王教授享有国外优先权，故专利申请权应属于王教授，其申请日为2006年7月5日。
- C. 王教授是中国人，不应享有国外优先权，但庄教授不是真正的发明人故专利申请权应属王教授，其申请日应为2007年1月28日
- D. 王教授的发明已经丧失新颖性，应当驳回双方的申请



## 继承权

- 继承权是自然人依法享有的取得或继承被继承人遗产的权利。它主要有法定继承权和遗嘱继承权。



- 法定继承的两个顺序：第一顺序是配偶、子女、父母；丧偶的儿媳、女婿对老人尽了主要赡养义务的可以作为第一顺序继承人。第二顺序继承人是：兄弟姐妹、祖父母和外祖父母。前一顺序排斥后一顺序，但**同一顺序的继承人无先后之分**。

- 代位继承；转继承。



- 例：按照我国有关的法律规定，遗产继承的第一顺序继承人为
- A . 配偶 子女父母
- B . 兄弟 配偶子女
- C . 子女 父母兄弟
- D . 父母 兄弟配偶



- 遗产分配的原则：
- 1. 一般平均原则
- 2. 照顾原则
- 3. 权利义务相一致原则
- 4. 协商原则



## 强化训练

- 同一顺序的继承人之间并无选择次序之分。r



## 民事责任制度

- 1. 民事责任，是指民事主体因违反民事义务而应承担的民事法律后果。
- 2. 我国《民法通则》将民事责任分为违反合同的民事责任和侵权的民事责任两类。（1）违反合同的民事责任又称违约责任。其构成要件有：有违约行为；违约造成了损失；违约行为与损害事实之间存在因果关系；存在过错。



- (2) 侵权的民事责任分为一般侵权民事责任和特殊侵权民事责任。一般侵权民事责任的构成要件有：客观上存在损害事实；行为具有违法性；违法行为和损害事实之间存在因果关系；行为人主观上有过错。特殊侵权民事责任与一般侵权民事责任的构成要件区别在于：它不要求行为人主观上有过错。



- 3. 承担民事责任的方式主要有：停止侵害；排除妨害；消除危险；返还财产；恢复原状；修理、重作、更换；赔偿损失；支付违约金；消除影响、恢复名誉；赔礼道歉等。



## 民事责任的归责原则

- 1. 过错责任原则。即有过错的人承担民事责任，无过错的人不承担民事责任。过错大的承担民事责任中的大部分责任，过错小的承担民事责任中的小部分责任。



- 2. 无过错责任原则。即不管有无过错都要承担民事责任。是基于行为人的行为与损害结果之间有因果联系一种责任。这个原则只适用于法律有规定的、特殊的侵权行为。我国《民法通则》规定的适用无过错责任的特殊侵权行为种类主要有：企业法人对其法定代表人及其他工作人员在经营活动中致人损害的责任、国家机关对其工作人员执行职务致人损害的责任、产品责任、高度危险作业的责任、建筑物及其他设施以及附着物致人损害的责任、动物致人损害的责任、监护人的责任、环境污染等公害致损等。



- 3. 公平责任原则。即在致害人和受害人均没有过错的情况下，受害人的损失的赔偿就显示公平而认定的一种责任。由双方根据公平原则分担民事责任。这一责任的法律意义在于补充过错责任、无过错责任之不足，即在既不能适用过错责任又不能适用无过错责任，才适用公平责任原则。我国《民法通则》第132条规定："当事人对造成损害都没有过错的，可以根据实际情况，由当事人分担责任。"此条是公平责任的总体规定。除此，《民法通则》第133定的监护人尽了监护职责应减轻其责任的规定，则是属于承担公平责任的特殊情况。



## 强化训练

- 李某在帮邻居王某修理房屋时，从房上滑下摔伤。二人均对摔伤一事无过错。法院却令王某承担了一定损失。此案处理运用的是( )。
- A. 无过错责任    B. 过错推定责任  
C. 公平责任 x    D. 过错责任



- **例：**方某在晚上牵狗散步，狗突然挣脱绳索，奔向童某(3岁)，并咬伤童某。当时童某父亲正在用手机给朋友打电话。关于本案，下列说法正确的是：
  - A. 方某应当负全部责任
  - B. 方某和童某父亲都要承担责任
  - C. 意外事件，方某不需要承担责任
  - D. 童某父亲没有看管好自己的孩子，应当负全部责任



- **例：**陈某与陆某是邻居。陈某家建房挖地基，导致陆某房屋墙面出现裂缝。陆某遂找陈某要求修缮，遭到陈某拒绝。关于本案，下列说法正确的是：
  - A. 陈某不可以挖地建房，因为挖地建房会损坏邻居陆某的房屋
  - B. 陆某家墙面出现裂缝，属于意外事件，陈某不需要承担责任
  - C. 陈某可以挖地建房，但对邻居陆某房屋造成的损害应当给予赔偿
  - D. 陈某在自家的地基上建房，造成陆某家的墙面出现裂缝，不需要承担责任





## 民事诉讼时效制度

- 1. 诉讼时效，是指民事权利受到侵害的权利人在法定的时效期间内不行使权利，当时效期间届满时，即丧失了请求人民法院依诉讼程序强制义务人履行义务之权利的制度。它可分为普通诉讼时效和特殊诉讼时效两类。



- 2. 普通诉讼时效适用于一般民事法律关系，分为两类：一般诉讼时效期间为2年；短期诉讼时效期间为1年。我国《民法通则》规定以下四种性质的案件，其诉讼时效期间为1年：因身体受到伤害要求赔偿的；出售质量不合格的商品未声明的；延付或拒付租金的；寄存财务被丢失或者损毁的。



- 3. 特殊诉讼时效是指由特别法规定的诉讼时效。
- 4. 诉讼时效期间从权利人知道或者应当知道权利被侵害时起计算。但是，从权利被侵害之日起超过20年的，法律不予保护。



**除斥期间**是指法律规定某种民事实体权利存在的期间。权利人在此期间内不行使相应的民事权利，则在该法定期间届满时导致该民事权利的消灭。例如《继承法》规定，受遗赠人在知道受遗赠的二个月内不作出接受遗赠的意思表示的，视为放弃受遗赠，这里的二个月就是除斥期间。

特点：

- 1 除斥期间则一般是不变期间。不因任何事由而中止、中断或者延长。
- 2 除斥期间则消灭的是权利人享有的实体民事权利本身，如追认权、撤销权、解除权等。
- 3 除斥期间规定的是权利人行使某项权利的期限，以权利人不行使该实体民事权利作为适用依据
- 4 除斥期间是自相应的实体权利成立之时起算。



- **民事审判程序** 是民事诉讼法所规定的、人民法院为审理民事案件、经济纠纷案件，查明事实，正确适用法律，确认当事人之间民事权利义务关系，并依法作出和宣布判决、裁定或调解书所适用的程序。根据中国民事诉讼法的规定，民事审判程序包括第一审程序、第二审程序、审判监督程序、督促程序、公示催告程序。
- 第一审程序包括普通程序、简易程序和特别程序。在普通程序中，又分为起诉和受理、审理前的准备、开庭审理等小程序。在开庭审理中又分为法庭准备、法庭调查、法庭辩论、评议和宣判等阶段。



- **例：**下列关于诉讼程序的选项中，可以适用简易程序审理的是：
- A．发回重审的案件
- B．共同诉讼中，原告一方有50人
- C．甲起诉乙，要求乙返还借款3000元，但起诉时乙下落不明
- D．甲起诉乙合同违约，当事人双方对争议的事实陈述基本一致，无原则分歧



- 例：甲和乙因合同纠纷诉至法院，诉讼过程中发现下列情形，不应回避的是：
- A．证人刘某，是乙的妻子
- B．审判员王某，是甲的哥哥
- C．合议庭审判员于某与该案的审理结果有利害关系
- D．合议庭组成人员中的陪审员周某，是甲的弟弟



- 例：某大学在学校内进行道路整修，施工过程中没有设置道路整修警示标志，致过路学生受伤。对此，由（）承担责任
- A．该学校      B 受害人自己
- C．该学校和受害人      D．该学校的上级主管部门



- 例：受理申请宣告公民失踪或死亡的机关是（ ）。
- A. 民政机关   B. 司法行政机关
- C. 人民法院   D. 公证机关



## 商法和经济法



## 股份有限公司

- 股份有限公司是指其全部资本划分为等额股份，股东以其所持股份为限对公司承担责任，公司以其全部资产对公司的债务承担责任的公司。

根据我国公司法的规定，设立股份有限公司应当具备下列条件：（1）发起人符合法定人数。股份有限公司发起人应当为5人以上，其中半数以上在中国境内应有住所。国有企业改建为股份有限公司的，发起人可以少于5人，但应当采取募集设立方式。



- （2）发起人认缴和社会公开募集的股本达到法定资本最低限额，即人民币1000万元。股份有限公司注册资本最低限额需高于上述所定限额的，由法律、行政法规另行规定。（3）股份发行、筹办符合法律规定。（4）发起人制定公司章程，并经公司创立大会通过。章程的内容有：公司的名称和住所、经营范围、注册资本总额、公司股份总数、股份的种类和转让办法、内部组织机构、股东的权利和义务、公司的解散事项和清算办法等。（5）有自己的名称，建立符合股份有限公司要求的的组织机构。（6）有固定的生产经营场所和必要的生产经营条件。



## 强化训练

- 2· 下列关于股份公司的论述正确的是 ( )。
- A· 股东只能是法人
- B· 股份公司的总资本一般划分为不均等的股份
- C· 公司债权人不能向股东讨债 x
- D· 股票可以退股



## 上市公司

- 上市公司是指所发行的股票经国务院或者国务院授权的证券管理部门批准在证券交易所上市交易的股份有限公司。  
股份有限公司申请其股票上市必须符合下列条件：  
(1) 股票经国务院证券管理部门批准已向社会公开发行；  
(2) 公司股本总额不少于人民币5000万元；  
(3) 开业时间在3年以上，最近3年连续盈利；原国有企业依法改建而设立的，或者公司法实施后新组建成立，其主要发起人为国有大中型企业，可连续计算；



- （4）持有股票面值达人民币1000元以上的股东人数不少于1000人，向社会公开发行的股份达公司股份总数的25%以上；公司股本总额超过人民币四亿元的，其向社会公开发行股份的比例为15%以上；（5）公司在最近3年内无重大违法行为，财务会计报告无虚假记载；（6）国务院规定的其他条件。



- 例：王某与他人合作投资成立了一家有限责任公司，王某任法定代表人。后来公司倒闭，公司资产不足以偿还债务。公司的债权人要求王某偿还不足部分。下列说法正确的是：
  - A. 王某投资成立有限责任公司，王某无需承担公司债务
  - B. 王某是公司的投资人，公司的债权人可以要求王某偿还
  - C. 王某是公司的法定代表人，公司的债权人可以要求王某偿还
  - D. 王某与他人合作投资，王某应当按照出资比例对公司的债务承担偿还责任





- **例：**下列关于有限责任公司的监事会的表述，不正确的是
- A．公司的董事长总经理可以兼任监事
- B．监事会应当包括股东代表和适当比例的职工代表
- C．监事须忠实履行义务，维护公司利益，不得利用职权牟取私利
- D．股东人数较少或规模较小的有限责任公司可设一至二名监事，不设监事会



- **例：**关于股份和股票的以下表述，不正确的是
- A．股票可以流通并可以设置质押
- B．股票是证明股东权力的有价证券
- C．股票是股份的存在形式，股份是股票的价值内容
- D．股票的形式记载事项可以由发行股票的公司自行决定



- **例：**有限责任公司与股份有限公司最主要的区别是（）。
- A 后者必须以股东大会为权力机构，前者则不然
  - B 前者以其全部资产对公司债务承担责任，后者则不然
  - C 后者的全部资本分为等额股份并采取股票的形式，前者则不然
  - D 前者的股东有最高人数限制即50人以下，后者则不然

