

### 第三章 民事法律行为

#### 一、民事法律行为的概念

1. 表意行为必须包括意思表示，意思表示必须包含效果意思，效果意思必须包含权利意图；民事法律行为是合法的表意行为。

2. 表意行为之成立，须有意思表示并且标的确定可能，但此时的表意行为仍然处于一个成立而未生效的状态，是否生效（产生权利义务），尚需法律对该表意行为的评价。而表意行为成立之意义，则在于约束表意行为之当事人，不得擅自变更和撤回。

2. 评价表意行为是否合法的标准有三：即主体有行为能力、意思表示真实和标的合法——符合这三者为有效的民事行为（民事法律行为）；否则为非法的民事行为，包括无效、可撤销和效力待定三种情形。

4. 意思表示的类型包括明示（口头、书面）和默示（行为、沉默），不作为的默示只有在法律有规定或者当事人双方有约定的情况下，才可以视为意思表示。——这样的情况共有五个法条加以了规定，详见讲义正式版。

5. 招手打车属于明示的意思表示，当事人单方面规定的沉默的效力因为没有得到对方当事人认可而不能产生法律约束力。

6. 要约和承诺属于意思表示，但既不是单方行为，也不是双方行为，只有双方的意思表示完全一致，才共同构成一个双方行为（合同行为）。

#### 二、民事法律行为的分类

1. 单方行为只有一个意思表示，具体包括单方允诺、形成权的行使、抛弃、代理权的授予等；双方行为为两个意思表示的对立统一，主要是合同；共同行为则是两个或者多个意思表示的完全一致，包括合伙、法人合并、公司章程

2. 赠与（包括死因赠与）为合同行为，遗嘱和遗赠为单方行为——赠与合同为双方行为，单务合同。

3. 某演员将其演出收入捐赠给慈善机构的行为。是双方行为（赠与合同）；捐助设立财团法人和捐赠设立基金的行为则为单方行为。

4. 单方允诺只能给自己创设义务，不能给自己创设权利，如假一罚十、设立幸运奖、免费游园等——重要更正：根据 2011 年三大本的观点，悬赏广告被视为是一种合同订立的方式，故其性质为要约，而非单方允诺。

5. 实践合同包括保管、定金、自然人借贷，使用借贷在学理上也被认为是实践合同——赠与合同和质押合同是诺成合同，无需交付合同即可成立。

6. 所有设立他物权的合同都是要式合同，担保法上的所有合同都是要式合同，民法中唯一一个既是要式合同又是实践合同的合同是哪一个？

7. 自然人借贷为双方行为（合同），也是单务、不要式、实践合同，附有利息的为有偿单务合同，不附利息的是无偿单务合同。

### 三、附条件和期限的民事行为

1. 当事人对合同的效力可以约定附条件。附生效条件的合同，自条件成就时生效。附解除条件的合同，自条件成就时失效。

当事人为自己的利益不正当地阻止条件成就的，视为条件已成就；不正当地促成条件成就的，视为条件不成就。

2. 当事人对合同的效力可以约定附期限。附生效期限的合同，自期限届至时生效。附终止期限的合同，自期限届满时失效。

## 第四章 代理

### 一、代理的概念与分类

1. 代理的三方关系：A（被代理人）——B（代理人）——C（相对人），基本模型是：B 以 A 的名义与 C 签订合同，其后果直接归于 A。特别注意的是，只能代理表意行为，不能代理事实行为。

2. 关于转委托，注意几点：第一，转委托原则上无效，例外有效（三种情况）；第二，如果转委托有效，那么第三人对委托人直接承担责任，受托人仅有选任和指示责任；第三，物业服务合同和建设工程合同的转委托无效。

3. 滥用代理权（包括自己代理、双方代理和恶意串通的代理）无效。

4. 代理中的连带责任

法定事由	连带责任人	向谁承担责任
① 委托书授权不明 ② 代理人知道委托事项违法仍然进行代理活动 ③ 被代理人知道代理人的代理行为违法不表示反对	被代理人 + 代理人	第三人
④ 代理人和第三人串通，损害被代理人利益 ⑤ 第三人知道行为人没有代理权、超越代理权或者代理权已终止还与行为人实施民事行为给他人造成损害的	代理人 + 第三人	被代理人
⑥ 复代理：委托代理人转托不明，转托代理人也有过错	委托代理人 + 转托代理人	被代理人

### 二、无权代理与表见代理

1. 狭义无权代理合同效力待定，被代理人享有追认和拒绝追认权，相对人享有催告权，善意的相对人在追认之前还享有撤销权（通知行使）

2. 无权代理中，经相对人催告，被代理人仍然沉默的，视为拒绝追认。

3. 根据合同法第四十七条、第四十八条的规定，追认的意思表示自到达相对人时生效，合同自订立时起生效。

4. 表见代理发生和有权代理相同的后果——AC 合同有效；A 就受到的损失可以要求 B 赔偿

## 第五章 诉讼时效

### 一、理论基础

1. 以下债权请求权不适用于诉讼时效：①支付存款本金及利息请求权；②兑付国债、金融债券以及向不特定对象发行的企业债券本息请求权；③基于投资关系产生的缴付出资请求权；④其他依法不适用诉讼时效规定的债权请求权。

#### 2. 诉讼时效效力十问

案例：张三欠李四三千元，08年1月到期，10年3月，李四想起此事，遂向张三主张债权，张三拒绝归还，李四诉至法院。

①债权还存在否？——

②张三可否不还？——

③如张三归还欠款后遇他人指点，方知诉讼时效一事，能否要求李四返还？——

④法院受理否？——

⑤受理后，如张三主张时效抗辩，法院如何裁判？——

⑥法院可否主动对诉讼时效予以释明？——

⑦法院可否主动适用诉讼时效予以判决？——

⑧如债务已过诉讼时效，但债权人与债务人仍然达成了还款协议，可否？——

⑨如张三李四协议将诉讼时效延长三年，可否？

⑩上述问题答案的共同基础何在：\_\_\_\_\_

3. 抗辩权（民法上的抗辩权）与事实抗辩（诉讼法上的抗辩）之区分：前者是在主张一个权利，以抗辩权对抗一个有效的请求权，例如诉讼时效抗辩；后者则是主张一个事实，以该事实否认对方的请求权，如权利不发生的抗辩或者权利消灭的抗辩。

### 二、期间与起算

1. 期间：诉讼时效期间从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二十年的，人民法院不予保护。有特殊情况的，人民法院可以延长诉讼时效期间。

2. 身体受到伤害要求赔偿的和出售质量不合格的商品未声明的诉讼时效为一年，但如与产品质量法第四十五条发生冲突，需按以下规则处理：

☞ 身体伤害：非产品质量原因一年，产品质量原因两年；

☞☞ 出售质量不合格商品未声明的：有瑕疵无损害一年，瑕疵产生损害构成竞合（选

择追究违约责任为一年，选择追究侵权责任为两年）

3.合同被撤销，返还财产、赔偿损失请求权的诉讼时效期间从合同被撤销之日起计算。

4.返还不当得利请求权的诉讼时效期间，从当事人一方知道或者应当知道不当得利事实及对方当事人之日起计算。

5.管理人因无因管理行为产生的给付必要管理费用、赔偿损失请求权的诉讼时效期间，从无因管理行为结束并且管理人知道或者应当知道本人之日起计算。本人因不当无因管理行为产生的赔偿损失请求权的诉讼时效期间，从其知道或者应当知道管理人及损害事实之日起计算。

### 。三、中断、中止、延长

1.中断事由包括：①权利人向义务人主张权利中断时效（解释第十条）②权利人起诉或者寻求其他司法救济中断时效（解释第十二条、第十三条）③权利人寻求其他公力救济中断时效（解释第十四、十五条）④义务人同意中断时效（解释第十六条）

2.采取送交权利文书中断时效的，须权利文书到达对方当事人，对方当事人如为自然人，签收主体必须是自然人本人、同住的具有完全行为能力的亲属或者被授权主体。

3.当事人一方向人民法院起诉的，提交起诉状或者口头起诉都可以中断时效；债务人承认中断时效的，其承认债务的承诺或者行为都可以中断时效；

4. 时效中断的效力的延伸：①部分债权中断的效力及于剩余债权（11 条）；②连带债权（债务）一人中断及于他人（17 条）；③代位权诉讼，债权人起诉次债务人同时中断债权人对债务人的债权。（18 条）；④债权转让与债务承担中的时效中断（19 条）

5.债权让与中断时效，须通知第三人；债务承担中断时效，须原债务人承认该债务。

6.诉讼时效届满之前最后 6 个月内，发生不可抗力或其他障碍等中止事由的，诉讼时效中止计算，中止事由消除之日起，时效恢复计算。

7.中断和中止的区别

①积极主张权利（主观性）VS 不可抗力（客观性）

②重新起算 VS 恢复计算