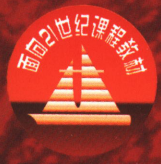




普通高等教育“十一五”国家级规划教材



面向21世纪课程教材
Textbook Series for 21st Century

全国高等学校法学专业核心课程教材

民法

Civil Law

(第七版)

魏振瀛 主编

北京大学出版社
高等教育出版社



面向21世纪课程教材



普通高等教育“十一五”
国家级规划教材

2016年北京大学优秀教材

面向21世纪课程教材

Textbook Series for 21st Century

全国高等学校法学专业核心课程教材

民 法

Civil Law

(第七版)

主 编 魏振瀛

副主编 郭明瑞

撰稿人 (以姓氏笔画为序)

王 成 李仁玉 钱明星 郭明瑞

常鹏翱 崔建远 魏振瀛

北京大学出版社
高等教育出版社

图书在版编目(CIP)数据

民法/魏振瀛主编.—7版.—北京:北京大学出版社,2017.8

(面向21世纪课程教材)

ISBN 978-7-301-28635-7

I. ①民… II. ①魏… III. ①民法—中国—高等学校—教材 IV. ①D923

中国版本图书馆CIP数据核字(2017)第194222号

书 名 民法(第七版)

Minfa

著作责任者 魏振瀛 主编

责任编辑 周菲

标准书号 ISBN 978-7-301-28635-7

出版发行 北京大学出版社

地 址 北京市海淀区成府路205号 100871

网 址 <http://www.pup.cn>

电子信箱 law@pup.pku.edu.cn

新浪微博 @北京大学出版社 @北大出版社法律图书

电 话 邮购部62752015 发行部62750672 编辑部62752027

印刷者 三河市北燕印装有限公司

经 销 者 新华书店

730毫米×980毫米 16开本 50.5印张 957千字

2000年9月第1版 2006年11月第2版

2007年7月第3版 2010年7月第4版

2013年9月第5版 2016年9月第6版

2017年8月第7版 2019年3月第10次印刷

定 价 69.00元

未经许可,不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

版权所有,侵权必究

举报电话:010-62752024 电子信箱:fd@pup.pku.edu.cn

图书如有印装质量问题,请与出版部联系,电话:010-62756370

本书采用出版物版权追溯防伪凭证,读者可通过手机下载APP扫描封底二维码,或者登录互联网查询产品信息

内 容 简 介

本书以我国《民法总则》《物权法》《合同法》《继承法》《侵权责任法》等现行民事法律法规为依据,紧密结合最高人民法院的司法解释,借鉴外国与我国台湾地区的民事立法与司法实践经验,吸收国内外民法学研究的新成果,理论联系实际,系统论述了民法的基本理论、基本制度和基本知识。在内容上力求对现行民事立法作全面准确的阐释,在理论与体系上力求适应新世纪发展的需要。

本书不拘泥于现行民事立法的具体规定,而是根据民法原理,在内容和结构上作了归纳、调整和补充。本书包括民法总论、物权、债权、继承权、人身权、侵权责任共六编,四十三章。

Abstract

This book integrates theory with practice, and makes a systematic demonstration of basic theories, institutions and knowledge of civil law. It grounds on existing civil laws and regulations of China, such as *General Principles of the Civil Law*, *Jus in Rem Law*, *Contract Law*, *Law of Succession*, *Tort Liability Law*, combining closely with the judicial interpretations of the Supreme People's Court. It uses legislative and a judicative experiences on civil law in other countries and Taiwan District for reference, absorbs recent theoretical findings by both domestic and foreign academia in civil law. The authors make every effort to describe existing civil law legislation comprehensively and accurately, and to make the structure of the book and theoretical analyses updated to the new century.

Instead of rigidly adhering to the detail of the current civil law legislation, the authors make necessary generalization, adjustment and complements in contents, as well as in structure. The book comprises 43 chapters in six parts, namely, Pandect, Jus in rem, Jus ad rem (creditor's rights), Rights of Inheritance, Personal Rights, and Torts.

作者简介

魏振瀛 北京大学法学院教授、博士生导师，中国法学会学术委员会委员、中国法学会民法学研究会顾问、学术委员会委员。代表性著作：《民法教程》《民法通则要论》《疑难合同案例研究》等。代表性论文：《论债与责任的融合与分离——兼论民法典体系之革新》《制定侵权责任法的学理分析——侵权行为之债立法模式的借鉴与变革》等。

郭明瑞 山东大学法学院、烟台大学法学院教授、博士生导师，中国法学会民法学研究会学术委员会副主任、中国法学会法学教育研究会顾问。代表性著作：《民事责任论》《担保法原理与实务》《继承法研究》等。代表性论文：《关于无因管理的几个问题》《关于我国物权立法的三点思考》等。

崔建远 清华大学法学院教授、博士生导师，中国法学会民法学研究会副会长、中国土地法学会土地法研究会副会长、北京市法学会民商法学研究会副会长。代表性著作：《合同责任研究》《准物权研究》《土地上的权利群研究》等。代表性论文：《“四荒”拍卖与土地使用权》《无权处分辨》等。

李仁玉 北京工商大学法学院教授，北京市法学会民商法学研究会副会长、中国法学会民法学研究会理事、中国案例研究会常务理事。代表性著作：《契约观念与秩序创新》《合同效力研究》《比较侵权法》等。代表性论文：《西方侵权法中严格责任原则的产生》《房屋抵押权实现中权利冲突及解决》等。

钱明星 北京大学法学院教授、博士生导师，中国法学会民法学研究会副会长、中国国际经济贸易仲裁委员会仲裁员。代表性著作：《物权法原理》《民法学》《民商法原理与实务》等。代表性论文：《我国民法物权体系初探》《论用益物权的特征及其社会作用》等。

王 成 法学博士,经济学博士后。北京大学法学院教授、博士生导师,中国法学会民法学研究会理事、教育部人文社会科学重点研究基地中国人民大学民商事法律科学研究中心兼职研究人员、教育部人文社会科学重点研究基地武汉大学环境法研究所兼职教授、北京市消费者权益保护法学会理事、北京市公安局交通管理局公安交通法律专家咨询委员会委员、山西省晋中市法律咨询专家。代表性著作:《侵权损害赔偿的经济分析》《合同法》《侵权法》等。代表性论文:《侵权法的规范体系及其适用》《法律关系的性质与侵权责任的正当性》等。

常鹏翱 北京大学法学院院聘教授,博士生导师,中国法学会民法学研究会副秘书长,北京市法学会不动产法研究会副会长,国土资源部不动产登记工作专家委员会专家。代表性著作:《事实行为的基础理论研究》《物权法的展开与反思》《物权法的基础与进阶》等。代表性论文:《法律事实的意义辨析》《债权与物权在规范体系中的关联》等。

Brief Introduction of the Authors

Wei Zhenying Professor of Law, Supervisor for Ph. D. candidates, Peking University Law School; Member of the Academic Committee of China Law Society, member of the Advisory Board and member of the Academic Committee of the Civil Law Society of China Law Society.

Representative books: *Civil Law Textbook*, *Basics of General Principles of Chinese Civil Law*, *Studies on Complicated Contracts Law Cases*, etc.

Representative papers: *On the Separation and Conciliation between Obligation and Liability-Concurrently on the Innovation of the Structure of Civil Law Code*, *Theoretical Analyses on Tort Liability Law-The Transplant and Evolution of Tort Debts?*

Guo Mingrui Professor of Law, Supervisor for Ph. D. candidates, Shandong University Law School and Yantai University Law School; Deputy Director of Academic Committee of the Civil Law Society of China Law Society, and advisor to the Legal Education Society of China Law Society.

Representative books: *On Civil Liabilities*, *Theories and Practices on Guaranty Law*, *On the Law of Succession*, etc.

Representative papers: *Issues on Management of Other People's Affairs without Mandate*, *Three Proposals on China's Jus in Re Law Drafting*, etc.

Cui Jianyuan Professor of Law, Supervisor for Ph. D. candidates, Tsinghua University Law School; Vice-President of the Civil Law Society of China Law Society; Vice-President of the Land Law Society of China Land Science Society; Vice-President of the Civil and Commercial Law Society of Beijing Law Society.

Representative books: *A Study on Contractual Liability*, *On Quasi Jus in-Rem*, *On Titles and Interests on Land*, etc.

Representative papers: *The Auction of "Four Wildernesses" and the Land Use Rights*, *On Disposal without Authorities*, etc.

Li Renyu Professor of Law, Beijing Technology and Business University Law School; Vice-President of the Civil and Commercial Law Society of Beijing Law Society; Member of the Board of Directors of the Civil Law Society of China Law Society; Executive Member of the Board of Directors, China Case Study Society.

Representative books: *Conception of Contract and Innovation of Social Order*, *On the Validity of Contract*, *Comparative Torts Law*, etc.

Representative papers: *The Birth of Strict Liability in Western Tort Law*, *Possible Conflicts of Rights in Housing Mortgage Foreclosure and Their Resolution*, etc.

Qian Mingxing Professor of Law, Supervisor for Ph. D. candidates, Peking University Law School; Vice-President of the Civil Law Society of China Law Society; Arbitrator of China International Economic and Trade Arbitration Commission.

Representative books: *Tenets of Jus in Rem Law*, *The Science of Civil Law*, *Theories and Practices on Civil and Commercial Law*, etc.

Representative papers: *A Preliminary Study on the System of Jus in Rem of Chinese Civil Law*, *On the Characteristics and Social Function of Usufruct*, etc.

Wang Cheng Ph. D. in Law, Post-doctoral Research Experience on Economics; Professor, Supervisor for Ph. D. Candidates of Peking University Law School; Member of the Board of Directors, Civil Law Society, China Law Society; Adjunct Research Fellow of Civil and Commercial Law Research Institute, Renmin University; Adjunct Research Fellow of Environmental Law Research Institute, Wuhan University; Member of Board of Directors, Beijing Consumer Protection Law Society; Member of the Advisory Board of Public Traffic Administration of Beijing Public Security Bureau; Advisor on legislation of Jinzhong City, Shanxi Province.

Representative books: *Economic Analyses to Tort Damage*, *Contract Law*, *Tort Law*, etc.

Representative papers: *Regulation System of Tort Law & Its Application*, *The Quality of Legal Relationship and Legitimacy of Liability for Tort*.

Chang Pengao Professor of Law, Supervisor for Ph. D. candidates, Peking University Law School; Deputy-Secretary-General of the Civil Law Society of China Law Society; Vice-President of the Real Property Law of Beijing Law Society; Member of the Real Property Registration Expert Committee of The Ministry of Land and Resources.

Representative books: *Basic Theories of Realakt*, *Advanced Course of Property Law*, *Reflection of Property Law*, etc.

Representative papers: *On the Meaning of Legal Fact in the Civil Law*, *Relationships between Obligatory Right and Real Right in the Normative System*.

目 录

第一编 总 论

第一分编 绪论	(1)
第一章 民法概述	(1)
第一节 民法的概念与含义.....	(1)
第二节 民法的沿革.....	(4)
第三节 民法的调整对象.....	(9)
第四节 民法的性质.....	(11)
第五节 民法的本位.....	(13)
第六节 民法的渊源.....	(14)
第七节 民法的效力.....	(17)
第二章 民法的基本原则	(19)
第一节 民法基本原则概述.....	(19)
第二节 平等原则.....	(22)
第三节 自愿原则.....	(23)
第四节 诚实信用原则.....	(23)
第五节 禁止权利滥用原则.....	(25)
第六节 公平原则.....	(26)
第七节 公序良俗原则.....	(28)
第三章 民事法律关系	(30)
第一节 民事法律关系的概念与意义.....	(30)
第二节 民事法律关系的要素.....	(32)
第三节 民事法律事实.....	(33)
第四节 民事权利、民事义务、民事责任.....	(35)
第五节 民事责任与债、物权、请求权的关系.....	(45)
第二分编 民事法律关系主体	(51)
第四章 自然人	(51)
第一节 自然人的民事权利能力.....	(51)
第二节 自然人的民事行为能力.....	(55)

第三节	监护	(59)
第四节	自然人的住所	(67)
第五节	宣告失踪与宣告死亡	(69)
第六节	个体工商户与农村承包经营户	(74)
第五章	法人	(77)
第一节	法人概述	(77)
第二节	法人的成立	(81)
第三节	法人的民事能力	(86)
第四节	法人的机关	(89)
第五节	法人的分支机构	(93)
第六节	法人的变更、终止与清算	(95)
第七节	法人的登记	(98)
第八节	营利法人	(100)
第九节	非营利法人	(103)
第十节	特别法人	(106)
第六章	非法人组织	(111)
第一节	非法人组织概述	(111)
第二节	合伙	(113)
第三节	其他非法人组织	(128)
第三分编	民事法律关系客体	(131)
第七章	民事法律关系客体的种类	(131)
第一节	民事法律关系客体概述	(131)
第二节	物	(132)
第三节	有价证券	(141)
第四节	智力成果	(144)
第五节	其他客体	(147)
第四分编	民事法律关系变动	(150)
第八章	民事法律行为	(150)
第一节	民事法律行为概述	(150)
第二节	意思表示	(158)
第三节	民事法律行为的成立与生效	(168)
第四节	民事法律行为的附条件与附期限	(171)
第五节	无效的民事法律行为	(177)
第六节	可撤销的民事法律行为	(180)

第七节 效力未定的民事法律行为	(183)
第九章 代理	(187)
第一节 代理的概念与特征	(187)
第二节 代理的分类	(190)
第三节 代理权	(193)
第四节 无权代理与表见代理	(200)
第十章 诉讼时效、除斥期间与期限	(206)
第一节 时效制度概述	(206)
第二节 诉讼时效	(208)
第三节 除斥期间	(218)
第四节 期限	(221)

第二编 物 权

第十一章 物权总论	(224)
第一节 物权的概念与特征	(224)
第二节 物权的概念与内容	(226)
第三节 物权的效力	(227)
第四节 物权的类型	(232)
第五节 物权的变动	(235)
第六节 物权的保护	(250)
第十二章 所有权	(254)
第一节 所有权概述	(254)
第二节 国家所有权、集体所有权、私人所有权与其他所有权	(257)
第三节 业主的建筑物区分所有权	(268)
第四节 相邻关系	(274)
第五节 所有权的特别取得方法	(277)
第十三章 共有	(286)
第一节 共有的概念与特征	(286)
第二节 按份共有	(286)
第三节 共同共有	(291)
第四节 准共有	(295)
第十四章 用益物权	(296)
第一节 用益物权的概念与特征	(296)

第二节	土地承包经营权·····	(298)
第三节	建设用地使用权·····	(302)
第四节	宅基地使用权·····	(310)
第五节	地役权·····	(312)
第十五章	担保物权·····	(318)
第一节	担保物权概述·····	(318)
第二节	抵押权·····	(320)
第三节	质权·····	(333)
第四节	留置权·····	(338)
第五节	担保物权的竞合与物的担保和人的担保的并存·····	(341)
第十六章	占有·····	(345)
第一节	占有的概念和种类·····	(345)
第二节	占有的效力和保护·····	(347)
第三节	占有的取得和消灭·····	(351)

第三编 债 权

第一分编	债权总论·····	(355)
第十七章	债的概述·····	(355)
第一节	债的概念、性质与要素·····	(355)
第二节	债的发生原因·····	(361)
第三节	债法在民法中的地位及其体系·····	(362)
第十八章	债的类型·····	(364)
第一节	种类之债·····	(364)
第二节	货币之债·····	(366)
第三节	利息之债·····	(367)
第四节	选择之债·····	(369)
第五节	连带之债·····	(371)
第十九章	债的履行·····	(374)
第一节	债的履行的概念与原则·····	(374)
第二节	债的适当履行·····	(377)
第二十章	债的保全与担保·····	(381)
第一节	债的保全·····	(381)
第二节	债的担保·····	(391)

第二十一章 债的转移与消灭	(411)
第一节 债的转移	(411)
第二节 债的消灭	(423)
第二分编 债权分论	(438)
第二十二章 合同概述	(438)
第一节 合同的概念与特征	(438)
第二节 合同的分类	(439)
第二十三章 合同的订立	(445)
第一节 合同订立的程序	(445)
第二节 合同的内容与解释	(452)
第二十四章 双务合同履行中的抗辩权	(459)
第一节 双务合同履行中的抗辩权概述	(459)
第二节 同时履行抗辩权	(459)
第三节 先履行抗辩权	(463)
第四节 不安抗辩权	(464)
第二十五章 合同的变更与解除	(467)
第一节 合同变更与解除的概念和条件	(467)
第二节 合同变更与解除的程序与法律后果	(470)
第二十六章 缔约过失责任与违约责任	(473)
第一节 缔约过失责任	(473)
第二节 违约责任	(476)
第二十七章 各种合同	(498)
第一节 买卖合同	(498)
第二节 供用电、水、气、热力合同	(505)
第三节 赠与合同	(507)
第四节 借款合同	(510)
第五节 租赁合同	(514)
第六节 融资租赁合同	(521)
第七节 承揽合同	(526)
第八节 建设工程合同	(532)
第九节 运输合同	(538)
第十节 保管合同	(545)
第十一节 仓储合同	(550)
第十二节 委托合同	(555)

第十三节	行纪合同	(561)
第十四节	居间合同	(564)
第十五节	技术合同	(566)
第二十八章	无因管理之债	(578)
第一节	无因管理概述	(578)
第二节	无因管理的成立要件	(579)
第三节	无因管理之债的内容	(581)
第二十九章	不当得利之债	(585)
第一节	不当得利概述	(585)
第二节	不当得利的成立条件与类型	(586)
第三节	不当得利之债的内容	(589)

第四编 继承权

第三十章	继承权概述	(592)
第一节	继承权的概念与特征	(592)
第二节	我国继承法的基本原则	(595)
第三节	继承权的接受、放弃、丧失与保护	(599)
第三十一章	法定继承	(604)
第一节	法定继承的概念与适用范围	(604)
第二节	法定继承人的范围与继承顺序	(605)
第三节	代位继承	(608)
第四节	法定继承中的遗产分配	(610)
第三十二章	遗嘱继承、遗赠与遗赠扶养协议	(612)
第一节	遗嘱继承的概念与特征	(612)
第二节	遗嘱的设立	(613)
第三节	遗嘱的变更、撤销与执行	(618)
第四节	遗赠	(620)
第五节	遗赠扶养协议	(622)
第三十三章	遗产的处理	(625)
第一节	继承的开始	(625)
第二节	遗产	(627)
第三节	遗产的分割与债务清偿	(629)
第四节	无人继承又无人受遗赠的遗产	(632)

第五编 人 身 权

第三十四章 人身权概述·····	(634)
第一节 人身权的概念与分类·····	(634)
第二节 人身权的内容与意义·····	(636)
第三十五章 人格权·····	(639)
第一节 人格权概述·····	(639)
第二节 生命权·····	(640)
第三节 健康权·····	(643)
第四节 身体权·····	(644)
第五节 姓名权与名称权·····	(645)
第六节 肖像权·····	(648)
第七节 名誉权·····	(649)
第八节 隐私权·····	(651)
第九节 信用权·····	(653)
第十节 自由权·····	(654)
第十一节 贞操权·····	(655)
第十二节 一般人格权·····	(656)
第三十六章 身份权·····	(660)
第一节 身份权的概念与特征·····	(660)
第二节 荣誉权·····	(661)
第三节 其他身份权·····	(661)

第六编 侵权责任

第三十七章 侵权责任概述·····	(663)
第一节 侵权行为的概念和特征·····	(663)
第二节 侵权责任的概念与特征·····	(665)
第三十八章 侵权行为的归责原则·····	(667)
第一节 侵权行为归责原则的概念与体系·····	(667)
第二节 过错责任原则·····	(668)
第三节 无过错责任原则·····	(669)

第三十九章 一般侵权行为的构成要件·····	(671)
第一节 一般侵权行为责任构成要件概述·····	(671)
第二节 行为·····	(672)
第三节 损害事实·····	(673)
第四节 因果关系·····	(675)
第五节 过错·····	(677)
第四十章 侵害财产权与人身权的行为·····	(681)
第一节 侵害财产权的行为·····	(681)
第二节 侵害生命权、健康权与身体权的行为·····	(683)
第三节 侵害姓名权与名称权的行为·····	(684)
第四节 侵害肖像权的行为·····	(685)
第五节 侵害名誉权与信用权的行为·····	(686)
第六节 侵害隐私权与自由权的行为·····	(689)
第七节 侵害贞操权的行为·····	(690)
第八节 侵害一般人格权与荣誉权的行为·····	(691)
第四十一章 侵权责任方式与侵权责任的承担·····	(692)
第一节 侵权责任方式及其适用·····	(692)
第二节 侵权损害赔偿·····	(698)
第三节 财产损害赔偿与人身损害赔偿·····	(701)
第四节 精神损害赔偿·····	(702)
第五节 侵权责任的免责事由·····	(706)
第六节 违约责任与侵权责任的竞合·····	(709)
第四十二章 数人侵权行为与责任·····	(713)
第一节 数人侵权行为概述·····	(713)
第二节 共同侵权行为与责任·····	(714)
第三节 教唆行为、帮助行为及其责任·····	(716)
第四节 共同危险行为与责任·····	(718)
第五节 无意思联络的数人侵权行为与责任·····	(719)
第四十三章 各类侵权责任·····	(721)
第一节 各类侵权责任概述·····	(721)
第二节 职务侵权行为与责任·····	(722)
第三节 产品责任·····	(724)
第四节 高度危险责任·····	(728)
第五节 环境污染责任·····	(731)

第六节	施工致人损害的侵权行为·····	(732)
第七节	物件损害责任·····	(733)
第八节	饲养动物损害责任·····	(735)
第九节	监护人责任·····	(737)
第十节	医疗损害责任·····	(738)
第十一节	道路交通事故责任·····	(741)
第十二节	违反安全保障义务的责任·····	(745)
第十三节	校园伤害责任·····	(746)
第十四节	完全民事行为能力人暂时丧失意识侵权责任·····	(748)
第十五节	网络侵权责任·····	(749)
缩略语·····		(755)
词条索引·····		(759)
第七版后记·····		(767)
第六版后记·····		(768)
第五版后记·····		(769)
第四版后记·····		(771)
第三版后记·····		(772)
第二版后记·····		(773)
第一版后记·····		(774)

Table of Contents

PART ONE PANDECT

(I) INTRODUCTION	(1)
CHAPTER 1 Outline of Civil Law	(1)
1.1 The Definition of Civil Law	(1)
1.2 The Evolution of Civil Law	(4)
1.3 Civil Relations Covered by Civil Law	(9)
1.4 Characteristics of Civil Law	(11)
1.5 The Fundamentals of Civil Law	(13)
1.6 Sources of Civil Law	(14)
1.7 The Scope of Application of Civil Law	(17)
CHAPTER 2 Basic Principles of Civil Law	(19)
2.1 Introduction	(19)
2.2 Principle of Equality	(22)
2.3 Principle of Voluntariness	(23)
2.4 Principle of Good Faith	(23)
2.5 Principle of Prohibition of Civil Right Abuse	(25)
2.6 Principle of Fairness	(26)
2.7 Principle of Public Order and Good Customs	(28)
CHAPTER 3 Civil Juristic Relationship	(30)
3.1 The Definition & Significance	(30)
3.2 The Key Elements of Civil Juristic Relationship	(32)
3.3 Causes to Civil Juristic Relationship	(33)
3.4 Civil Rights, Duties & Liabilities	(35)
3.5 Relations Between Civil Liabilities and Debts, Rights in Rem and Claims	(45)
(II) CIVIL SUBJECTS	(51)
CHAPTER 4 Natural Person	(51)
4.1 Capacity for Civil Rights	(51)

4. 2	Capacity for Civil Conduct	(55)
4. 3	Guardianship	(59)
4. 4	Domicile	(67)
4. 5	Declarations of Missing Persons and Death	(69)
4. 6	Individual Industrial and Commercial Households and Agricultural Leaseholding Households	(74)
CHAPTER 5	Legal Persons	(77)
5. 1	Introduction	(77)
5. 2	The Establishment of Legal Person	(81)
5. 3	Legal Persons' Capacity for Civil Rights	(86)
5. 4	Legal Persons' Organ	(89)
5. 5	Branches of Legal Person	(93)
5. 6	The Alteration, Termination and liquidation of Legal Person	(95)
5. 7	The Registration of Legal Person	(98)
5. 8	Legal Persons for Profits	(100)
5. 9	Nonprofit Legal Persons	(103)
5. 10	Special Legal Persons	(106)
CHAPTER 6	Entities without Legal Person Status	(111)
6. 1	Introduction	(111)
6. 2	Partnerships	(113)
6. 3	None-legal-person Entities	(128)
(III)	OBJECTS OF CIVIL JURISTIC RELATIONSHIP	(131)
CHAPTER 7	Classifying the Objects of Civil Juristic Relationship	(131)
7. 1	Introduction	(131)
7. 2	Things	(132)
7. 3	Securities	(141)
7. 4	Intellectual Achievements	(144)
7. 5	Other Objects of Civil Right	(147)
(IV)	ALTERATION OF CIVIL JURISTIC RELATIONSHIP	(150)
CHAPTER 8	Civil Juristic Acts	(150)
8. 1	Introduction of Civil Juristic Acts	(150)
8. 2	Expression of Intention	(158)
8. 3	Formation of Civil Juristic Act vs. Coming into Effect of Civil Juristic Act	(168)

8.4	Civil Juristic Acts Subject to Conditions or to Stipulation of Time Limit	(171)
8.5	Null and Void Civil Juristic Acts	(177)
8.6	Changeable and Revocable Civil Juristic Acts	(180)
8.7	Civil Juristic Act Whose Validity is Uncertain	(183)
CHAPTER 9	Agency	(187)
9.1	The Definition and Characteristics of Agency	(187)
9.2	The Classification of Agency	(190)
9.3	Authorities	(193)
9.4	Agency Without Authorization, Apparent Agency	(200)
CHAPTER 10	Limitation of Action, Prescription & Time Periods	(206)
10.1	Introduction of Time Limitation	(206)
10.2	Limitation of Action	(208)
10.3	Prescription	(218)
10.4	Time Periods	(221)

PART TWO JUS IN REM

CHAPTER 11	Introduction to Jus in Rem	(224)
11.1	The Definition and Characteristics of Jus in Rem	(224)
11.2	The Definition and Scope of Jus in Rem Law	(226)
11.3	The Effect of Jus in Rem	(227)
11.4	Categories of Jus in Rem	(232)
11.5	The Alteration of Jus in Rem	(235)
11.6	The Protection of Jus in Rem	(250)
CHAPTER 12	Ownership	(254)
12.1	Introduction	(254)
12.2	State Ownership, Collective Ownership, Private Ownership and Others	(257)
12.3	Condominium	(268)
12.4	Neighborhood Rights	(274)
12.5	Acquisition of Ownership	(277)
CHAPTER 13	Joint Ownership	(286)
13.1	The Definition and Characteristics of Joint Ownership	(286)

13.2	Co-ownership by Shares	(286)
13.3	Common Ownership	(291)
13.4	Quasi-co-ownership	(295)
CHAPTER 14	Usufruct on Immovables	(296)
14.1	The Definition and Characteristics of Usufruct on Immovables	(296)
14.2	Right to Contract for Management of Land	(298)
14.3	Land Use Rights for Construction	(302)
14.4	Homesteads	(310)
14.5	Easements	(312)
CHAPTER 15	Jus in Rem for Security Purposes	(318)
15.1	Introduction	(318)
15.2	Mortgage	(320)
15.3	Pledge	(333)
15.4	Lien	(338)
15.5	Relationship between Co-existed Jus in Rem for Security Purpose	(341)
CHAPTER 16	Possession	(345)
16.1	Possessions; Concept and Categories	(345)
16.2	The Effect and Protection of Possession	(347)
16.3	The Acquisition and Elimination of Possession	(351)

PART THREE JUS AD REM (CREDITORS' RIGHTS)

(I) PANDECT	(355)
CHAPTER 17 Introduction of Jus Ad Rem	(355)
17.1. The Definition, Characteristics and Key Elements of a Debt	(355)
17.2 Causes of Debts	(361)
17.3 The Position of Debt Law in Civil Law and the Structure of Debt Law	(362)
CHAPTER 18 The Classification of Debt	(364)
18.1 Obligatio Generis	(364)
18.2 Pecuniary Debts	(366)
18.3 Interests Debts	(367)

18.4	Obligatio Alternative	(369)
18.5	Joint and General Liabilities	(371)
CHAPTER 19	Performance of Debt	(374)
19.1	The Definition and Principles of Performance	(374)
19.2	Appropriate Performance of Debt	(377)
CHAPTER 20	Preservation of Loan and Guarantee of Obligation	(381)
20.1	Preservation of Loan	(381)
20.2	Guarantee of Obligation	(391)
CHAPTER 21	Transference and Termination of Obligation	(411)
21.1	The Transference of Obligation	(411)
21.2	The Termination of Obligation	(423)
(II) DEBTS SPECIFIC	(438)
CHAPTER 22	Introduction to Contract	(438)
22.1	The Definition and Characteristics of Contract	(438)
22.2	The Classification of Contract	(439)
CHAPTER 23	Conclusion of a Contract	(445)
23.1	Procedures for Formatting a Contract	(445)
23.2	Contract Contents and Their Interpretation	(452)
CHAPTER 24	Defence System in the Performance of Bilateral Contracts	(459)
24.1	Introduction	(459)
24.2	Counterargument Right for Simultaneous Performance	(459)
24.3	Counterargument Right for Security	(463)
24.4	Right of Plea Against the Advance Performance	(464)
CHAPTER 25	Modification and Rescission	(467)
25.1	The Definition and Conditions of the Modification and Rescission	(467)
25.2	The Procedure and Legal Consequences of the Modification and Rescission	(470)
CHAPTER 26	Contract Law Liabilities	(473)
26.1	Liability for Wrongs in Concluding a Contract	(473)
26.2	Liability for Breach of Contract	(476)

CHAPTER 27	Specific Contracts	(498)
27.1	Contracts for Sale	(498)
27.2	Contracts for Supply and Use of Electricity, Water, Gas or Heating	(505)
27.3	Contracts for Donation	(507)
27.4	Contracts for Loans	(510)
27.5	Contracts for Lease	(514)
27.6	Financial Leasing Contracts	(521)
27.7	Contracts for Work	(526)
27.8	Contracts for Construction Projection	(532)
27.9	Contracts for Transportation	(538)
27.10	Contracts for Storage	(545)
27.11	Contracts for Warehousing	(550)
27.12	Contracts for Commission	(555)
27.13	Contracts for Brokerage	(561)
27.14	Contracts for Intermediation	(564)
27.15	Technological Contracts	(566)
CHAPTER 28	Obligations Arising from Management of Other People's Affairs without Mandate	(578)
28.1	Introduction	(578)
28.2	Constitutive Elements of Management of Other People's Affairs without Mandate	(579)
28.3	Legal Consequences of Management of Other People's Affairs without Mandate	(581)
CHAPTER 29	Obligations Arising from Unjust Enrichment	(585)
29.1	Introduction	(585)
29.2	Constitutive Elements and Categories	(586)
29.3	Legal Consequences of Unjust Enrichment	(589)

PART FOUR RIGHTS OF INHERITANCE

CHAPTER 30	Rights of Inheritance	(592)
30.1	The Definition and Characteristics	(592)
30.2	The Principles of Law of Succession	(595)

30.3	The Acceptance, Disclaimer, Disinheritance and Protection of Rights of Inheritance	(599)
CHAPTER 31	Statutory Succession	(604)
31.1	The Definition and Scope of Application of Statutory Succession	(604)
31.2	The Range of Heirs at Law and the Order of Succession	(605)
31.3	Inheritance in Subrogation	(608)
31.4	Distribution of the Estate in Statutory Succession	(610)
CHAPTER 32	Testamentary Succession, Legacy and Legacy-support Agreements	(612)
32.1	The Definition and Characteristics of Testamentary Succession	(612)
32.2	Making a Will	(613)
32.3	The Alteration, Revocation and Execution of a Will	(618)
32.4	Legacy	(620)
32.5	Legacy-support Agreements	(622)
CHAPTER 33	The Disposition of Estate	(625)
33.1	Opening of Succession	(625)
33.2	Estate	(627)
33.3	The Partition of the Estate and Repayment of the Debts	(629)
33.4	The Estate without Successors or Legatees	(632)

PART FIVE PERSONAL RIGHTS

CHAPTER 34	Introduction of Personal Rights	(634)
34.1	The Definition and Classifications	(634)
34.2	The Function and Significance	(636)
CHAPTER 35	Right of Personality	(639)
35.1	Introduction	(639)
35.2	Right of Life	(640)
35.3	Right of Health	(643)
35.4	Bodily Right	(644)
35.5	Right of Name	(645)

35.6	Right of Portrait	(648)
35.7	Right of Reputation	(649)
35.8	Right of Privacy	(651)
35.9	Right of Credit	(653)
35.10	Right of Freedom	(654)
35.11	Right of Chastity	(655)
35.12	General Personality	(656)
CHAPTER 36	Rights of Personal Status	(660)
36.1	The Definition and Characteristics	(660)
36.2	Right to Honor	(661)
36.3	Others	(661)

PART SIX TORTS

CHAPTER 37	Introduction	(663)
37.1	The Definition and Juristic Characteristics of Torts	(663)
37.2	The Definition and Juristic Characteristics of Tort Liabilities	(665)
CHAPTER 38	Imputation Principles of Tort Liability	(667)
38.1	The Definition and System of the Principles	(667)
38.2	Liability for Fault	(668)
38.3	Liability without Fault	(669)
CHAPTER 39	Constitutive Elements of Torts	(671)
39.1	Introduction	(671)
39.2	Violations of Legal Duty	(672)
39.3	Actual Losses or Damages	(673)
39.4	Causal Connection between Tortious Conducts and Damages	(675)
39.5	Fault	(677)
CHAPTER 40	Encroachment upon Property Rights or Person Rights of Other People	(681)
40.1	Encroachment upon Other People's Property Rights	(681)
40.2	Encroachment upon Other People's Right of Life, Right of Health or Bodily Right	(683)

40.3	Encroachment upon Other People's Right of Name	(684)
40.4	Encroachment upon Other People's Right of Portrait	...	(685)
40.5	Encroachment upon Other People's Right of Reputation or Right of Credit	(686)
40.6	Encroachment upon Other People's Right of Privacy or Right of Freedom	(689)
40.7	Encroachment upon Other People's Right of Chastity	...	(690)
40.8	Encroachment upon Other People's General Personality or Right to Honor	(691)
CHAPTER 41	Methods of Bearing Tort Liabilities	(692)
41.1	Methods of Bearing Tort Liabilities and Their Application	(692)
41.2	Compensation for Damages	(698)
41.3	Compensation for Damages to Property, Compensation for Personal Damages	(701)
41.4	Emotional Damages	(702)
41.5	Counterarguments and Exemptions	(706)
41.6	Concurrence of Tort Liabilities and Contract Liabilities	(709)
CHAPTER 42	Multiple Tortfeasors and Tort Liabilities	(713)
42.1	Introduction	(713)
42.2	Joint Tort and Liabilities	(714)
42.3	Abetment, Assistance and Liabilities	(716)
42.4	Joint Dangerous Act and Liabilities	(718)
42.5	Concurrent Tortfeasors and Their Liabilities	(719)
CHAPTER 43	Particular Tort Liabilities	(721)
43.1	Introduction	(721)
43.2	Employers' Liabilities	(722)
43.3	Product Liabilities	(724)
43.4	Greatly Hazardous Operations and Liabilities	(728)
43.5	Environmental Pollution and Liabilities	(731)
43.6	Encroachment Caused by Construction and Liabilities	(732)
43.7	Encroachment Caused by Working Objects and Liabilities	...	(733)
43.8	Encroachment Caused by Domesticated Animals and Liabilities	(735)

43.9	Guardian's Liabilities	(737)
43.10	Medical Malpractices and Corresponding Liabilities	(738)
43.11	Road-traffic Accidents and Corresponding Liabilities ...	(741)
43.12	Breach of Security-and-Protection-Duty and Liabilities	(745)
43.13	Torts on Campus and Corresponding Liabilities	(746)
43.14	Encroachment by Temporarily Uncounsious Person with Full Capacity for Civil Conduct and Liabilities	(748)
43.15	Enrouchment via Internet and Corresponding Liabilities ...	(749)
Abbreviations		(755)
Index		(759)
7th Edition Postscript		(767)
6th Edition Postscript		(768)
5th Edition Postscript		(769)
4th Edition Postscript		(771)
3rd Edition Postscript		(772)
2nd Edition Postscript		(773)
1st Edition Postscript		(774)

第一编 总 论

第一分编 绪 论

第一章 民法概述

第一节 民法的概念与含义

一、民法的概念

在 19 世纪中后期欧洲的语境中,民法典在法律体系中具有实质上的“宪法性”地位,这在欧洲学术界基本上得到公认。^① 20 世纪前期有学者认为“根本法有二,一为宪法,一为民法,其他非宪法的附属法,即民法的附属法”^②。当代有学者说:“民法是与宪法并列的法律,宪法规定的是国家的基本理念和构造,而民法规定的是社会的基本理念和构造。”^③ 由于社会和法律的发展,虽然这些观点已经过时或者不是主流,但是不可否认,民法在法律体系中仍然居于很重要的地位。在我国,宪法是根本法,民法是重要的法律部门之一,是调整社会生活关系的基本法。

民法调整的社会关系广泛,涉及每个人、每个家庭、每个企业和其他多种社会组织,社会生活的各个方面几乎都与民法相关联。财产所有、智力成果、商品买卖、货币借贷、物品租赁、人身利益、婚姻家庭、财产继承等,小至悬赏广告,大至游客乘宇宙飞船遨游太空,都属于民法调整的范畴;人的生老病死,衣食住行,企业的成立、变更、终止与经营活动,都涉及民法问题。

民法既是行为规范,又是裁判规范。在社会生活中,民法是人们的行为规

① 参见薛军:《“民法—宪法”关系的演变与民法的转型》,载《中国法学》2010 年第 1 期。

② 参见黄右昌:《民法铨解 总则编(上)》,商务印书馆 1936 年上海增订第三版,第 1 页。

③ [日]星野英一:《日本民法典的 100 年》,载《环球法律评论》2001 年秋季号。

则;如果不遵守这种规则而发生诉讼时,民法是法院裁判民事案件的依据。

根据我国法律规定,民法的概念可以表述如下:民法是调整平等主体的自然人、法人、非法人组织之间的财产关系和人身关系的法律规范的总称。

二、民法的语源

民法一词并非我国法律史上固有的概念。清末制定《大清民律草案》,民国初年制定《中华民国民律草案》,均称“民律”,而不称“民法”,1929年5月23日南京国民政府公布民法总则(民法典的第一编),是我国法律上使用“民法”一词的开始。日本学者将荷兰语“burgerlyk regt”的译语新创而成为“民法”^①,我国作为法律术语的民法一词是从日本移植而来。

过去通说认为,民法一词源于罗马法的市民法(ius civile)。罗马在古代表现为城邦的结构,按照古典的含义,它被理解为参与城市生活和防卫的自由人的组织。为了巩固市民共同体,逐渐形成了被视为市民自己的市民法。后来罗马领域逐渐扩大,市民法与万民法相互渗透,相互补充,构成罗马私法体系的主要组成部分。在罗马境内所有的人均被授予市民权以后,市民法与万民法的区别便失去了其存在的意义。

近来有学者指出,现代意义的“市民”这个概念,起源于中世纪后期的市民国家,即由工商者集居地发展起来的独立于封建诸侯国家的城市国家。这时的“市民”指的就是这种城市国家的成员,即工商者。这种国家的法也叫“市民法”。这种法是后来的资本主义法的萌芽,《法国民法典》是这种“市民法”发展到高级阶段的产物,它与古代罗马时代的“市民法”显然不是一回事,也没有直接联系。^②

就语源而言,民法一词可以追溯到罗马市民法;结合民法调整的社会关系的性质来说,民法源于中世纪后期市民国家的市民法。“法国大革命以后,‘市民’(Bürger)被理解成‘公民’(citoyen)。所谓民法,即是适用于全体人的法。”^③

三、民法与民法典

民法的表现形式有多种。民法一般是成文法,包括民事法律、法规等。从民事立法的体例看,有民法典和民事单行法之分。民法典是按照一定体系将各种基本的民事法律制度编纂在一起的民事基本规范,它由国家立法机关制定和颁布,通常冠以“民法典”的称谓,例如《法国民法典》《德国民法典》等;也有不加

^① 参见叶孝信主编:《中国民法史》,上海人民出版社1993年版,第2页。

^② 何勤华、严存生:《西方法理学史》,清华大学出版社2008年版,第178页。

^③ [德]迪特尔·梅迪库斯:《德国民法总论》,邵建东译,法律出版社2000年版,第15页。

“典”字的,例如《中华民国民法》。民法典的规定涵盖了民事法律的基本内容,属于民事基本法。按照一般法与特别法的分类,民法典属于一般法,专门针对某个方面制定的民事单行法,为特别法。

有学者称法典化的成文民法为形式民法(又称形式意义的民法),与形式民法对应的是实质民法(又称实质意义的民法)。实质民法是指不论是否标明“民法”二字,凡具有民法性质的法规都是民法。

四、民法与民法学

“民法”一词有时指作为一个法律部门的民法,有时指作为法学学科的民法学。民法学是研究民法规范及有关学理的一门法律科学。民法学有狭义与广义之分。狭义的民法学是以阐明现行民事法律规范为内容的民法学,称民法规范学,又称民法解释学。广义的民法学包括比较民法学、民法社会学、民法哲学和民法史学等。民法学的表现形式包括教科书、专著、学术论文和演说。

民法与民法学的性质不同。民法是由国家制定和由国家强制力保证实施的;民法学是一种学说,不具有国家强制力(法律明确规定法理作为民法渊源的是为例外)。民法与民法学互有联系、互有影响。

五、民法与商法

商法是调整商事关系的法律规范的总称,包括公司法、票据法、海商法和保险法等。民法法系(又称大陆法系)各国关于民法与商法的编纂体例有两种:一是民法与商法分立制度,简称民商分立。民商分立是将民法与商法分开,其主要表现形式是既有民法典,又有商法典。采取民商分立的国家有法国、德国、日本等。二是民法与商法合一制度,简称民商合一。民商合一是将民法和商法合为一体,其表现形式是只有民法典,没有商法典。采取民商合一的国家有瑞士、意大利、我国民国时期的民法典和新的荷兰民法典等。无论民商分立还是民商合一,民法均为基本法,《日本商法典》第1条规定:“关于商业,本法无规定的,适用商业习惯法,无商业习惯法时,适用民法。”民法的基本原理、基本原则和基本规定适用于商法。

现在我国正在编纂民法典,从《民法总则》与《合同法》等法律的规定看,我国立法采取的是民商合一制,通常说的民法包括商法在内。在立法上采取民商合一,并不排除在学理和学科设置上区分民法学与商法学,因此从学理上讲,有些情况下讲的民法包括商法,有些情况下讲的民法不包括商法。

第二节 民法的沿革

这里讲民法的沿革主要是要阐明世界上有代表性的民法典产生的历史背景、指导思想、内容、特点和我国民事立法简况。了解民法的沿革,有助于从宏观上懂得民法是什么和为什么。民法作为一个法律部门,起源于民法法系国家的法律。民法法系形成于19世纪,其突出的特点是民法的主要表现形式是民法典。罗马法对民法有重大影响,讲民法的沿革,需要从罗马法讲起。

一、罗马法的编纂及其影响

公元前8世纪罗马城建立,成为罗马城市国家,形成了适用于城邦市民的市民法。后来罗马疆域不断扩大,成了称霸地中海,地跨欧洲、非洲和亚洲的罗马帝国。随着农业、牧业、手工业的发展,商品经济得到发展,地中海沿岸便利的交通条件,促进了海陆商业贸易的兴旺发达。商品经济的发展为罗马奴隶制法律奠定了良好的基础,也为罗马法学的发展提供了良好的条件。罗马法是诸法合体,没有法律部门的划分,但在学理上区分了公法与私法,罗马法对各国影响最大的是私法。

罗马法发展的顶峰是公元6世纪东罗马皇帝查士丁尼在位期间和死后不久一个时期的法律编纂。先后编纂了《查士丁尼法典》《法学阶梯》《法学总论》、《学说汇纂》和《新律》,中世纪时期统称为《国法大全》(又译为《民法大全》或者《罗马法大全》),它是历史上最完备的一部奴隶制成文法典。其中《学说汇纂》是选用39位著名法学家的9123条言论汇集辑录而成的,是罗马法的最重要的文献,后世研究罗马法者,大多取材于《学说汇纂》。

按照内容罗马法分为人法、物法和诉讼法(这是《法学阶梯》的体系)。人法是规定人格和身份的法,包括人格、家和家属、家长权、婚姻和夫权、家主权和恩主权、准奴隶等。物法是财产法,主要内容有:(1)物权,包括所有权、役权、永租权、地上权、信托、质权、抵押权等;(2)继承,包括法定继承、遗嘱继承、遗赠、遗产信托、死因赠与等;(3)债,包括契约,如买卖、消费借贷、使用借贷、租赁、劳务租赁、寄存、合伙、委任、互易、代销等。此外还有准契约,如不当得利、无因管理等。罗马法有私犯和准私犯,相当于近现代民法上的侵权行为。诉讼法主要包括诉讼的程序和法官的职权等。

罗马法对罗马奴隶制时期的商品经济关系作了详细规定。西欧封建社会中后期以后,许多国家掀起了罗马法复兴运动,罗马法几乎被整个欧洲所接受。后来,罗马法和在罗马法基础上形成的中世纪后期的市民法成为反映资本主义商品经济要求的民法的渊源。

二、19 世纪民法典的编纂及其典型

19 世纪资本主义经济迅速发展,欧洲一些国家或者为巩固资产阶级革命成果,或者为统一国家的法律,法典编纂运动随之兴起。1804 年的《法国民法典》是 19 世纪民法典的一个典型。《法国民法典》的体系参考了罗马法的《法学阶梯》的体例,但把诉讼法分离出去,开创了实体法与程序法分别立法的先例。该法典分为三编:第一编人,第二编财产及对于所有权的各种变更,第三编取得财产的各种方法,共 2283 条,1804 年生效。

《法国民法典》是在拿破仑亲自领导下完成的,他任命了仅由四位经验丰富的法律实务专家组成的起草委员会。在参议院审议起草委员会起草条文的 102 次会议中,拿破仑亲自担任会议主席的至少有 57 次。在会议上,他不断地将人们的注意力集中到生活的现实而不是法律的技术上,他对于纯粹的法律论争极少参与,他坚持法典的风格对于即使如他那样的非法律家也应当透明易懂。《法国民法典》确认人人具有平等的法律地位,贯彻了所有权绝对、契约自由和过失责任三大原则。《法国民法典》巩固了大革命的重要成果,文字生动明朗,对许多国家的民法产生了深远的影响。值得注意的是,作为法国大革命的产物和曾经是大革命宣传工具的《法国民法典》,不仅没有和大革命以前的旧法律一刀两断,而且吸收了传统的与先进的民法理论。它是“经过深思熟虑吸收了长期历史发展的成果,并且在很大程度上是深受罗马法影响的南部成文法与日耳曼法、法兰克习惯法为基础的北部习惯法这两种传统制度的巧妙融合物”^①。

1896 年颁布的《德国民法典》是 19 世纪民法典的另一个典型。1871 年德意志帝国成立时,各邦早已有自己的法律或法典,制定民法典主要是为了经济发展的需要,并通过民法典统一各邦的法制,以加强帝国在政治上的统一。德国统治者不要求迅速完成民法典的制定,而要求起草者尽量细致地进行工作。《德国民法典》从 1873 年开始起草,经过 23 年,到 1896 年颁布,1900 年 1 月 1 日施行。早在 17 世纪末期德国各邦就开始编纂法典,在法典编纂过程中民法理论水平逐步提高,至 19 世纪后半期最终形成了潘德克顿法学派。从学理上看,《德国民法典》是潘德克顿法学的产物。《德国民法典》的编纂深受罗马法《学说汇纂》的影响,编纂技术比《法国民法典》有显著进步。该法典分五编:第一编总则,第二编债务关系法,第三编物权法,第四编亲属法,第五编继承法,共 2385 条。

《德国民法典》结构严谨,概念精确,逻辑清晰,被法制史学者称为 19 世纪德国法律科学的集成,对 20 世纪一些国家的民法典产生了巨大的影响。《德国民

^① [德]K. 茨威格特、H. 克茨:《比较法总论》,潘汉典、米健、高鸿均、贺卫方译,法律出版社 2003 年版,第 118—130 页。

法典》对契约自由原则作了一些限制,规定了一些一般条款,如“诚实信用”“善良风俗”,后来在司法实践中这些规定发挥了灵活适用法律的积极作用。《德国民法典》是为法律家制定的,语言艰深晦涩,有些规定苛细难懂。

三、20 世纪至今有代表性的民法典

进入 20 世纪以后,西方国家的民法典有的以《法国民法典》为蓝本,有的从《德国民法典》模式,但不同国家民法典的结构也多有不同的特点。

20 世纪初叶,具有划时代意义的民法典是《瑞士民法典》。该法典是为适应经济发展需要、统一各州的私法而制定的。学识渊博而负有盛名的欧根·胡贝尔(Eugen Hubel)教授受托起草民法草案,草案经公开讨论并由专家委员会咨询,总的来说《瑞士民法典》成了一部个人的作品。该法典共四编:第一编人格法,第二编亲属法,第三编继承法,第四编物权法,1907 年通过,1912 年 1 月 1 日生效。瑞士早在 1881 年公布了《瑞士债法典》,后来经过修订,以《关于补充瑞士民法典的联邦法律(第五编:债务法)》的名义颁布,1912 年 1 月 1 日生效。

《瑞士民法典》是世界上第一部采取民商合一的民法典(1881 颁布的《瑞士债务法》包括了商法的内容)。《瑞士民法典》的立法者抛弃了法、德两国立法者力求民法典完备的观念,明确规定“如本法无相应规定时,法官应依据惯例;无惯例时,依据自己作为立法者所提出的规则裁判”,并把诚实信用和禁止权利滥用提高到基本原则的地位。《瑞士民法典》保持了一种民族化的生动语言,具有通俗清晰、相对有余地的体系。《瑞士民法典》在立法指导思想、编制体例和风格方面对其他国家民法典的编纂有重大影响。

1947 年荷兰开始制定新民法典,按计划最后确定为 10 编:(1) 人法和家庭法;(2) 法人;(3) 财产法总则;(4) 继承法;(5) 物权法;(6) 债法总则;(7) 有名合同;(8) 运输法;(9) 智力成果法;(10) 国际私法。到 2003 年 1 月 1 日,前六编和第八编的一部分已经生效。^① 这部新民法典取代 1838 年颁布的荷兰民法典和商法典,由民商分立转变为民商合一。这部民法典体系新颖,颇具特色,在世界上引起了广泛的关注。

世界上第一部社会主义民法典是 1922 年颁布的《苏俄民法典》,这部法典是在列宁指导下制定的,它是将战时共产主义政策转变为新经济政策的产物。该法典的体系基本上是参考《德国民法典》,分总则、物权、债和继承四个部分,共 436 条。婚姻家庭关系没有规定在民法典中,1926 年制定了《苏俄婚姻、家庭与监护法典》。

在实行公有制和计划经济的情况下,民法的调整对象是什么,对此苏联民法

^① 《荷兰民法典》(第 3、5、6 编),王卫国主译,中国政法大学出版社 2006 年版,译序,第 1—4 页。

学者和经济法学者曾经进行过长期激烈的争论。1961年公布的《苏联和各加盟共和国民事立法纲要》明文规定民法的调整对象为“因利用商品货币形式而产生的财产关系,以及与这些财产关系有关的人身非财产关系”。各加盟共和国的民法典包括《苏俄民法典》均以该纲要为根据。1964年颁布的《苏俄民法典》共569条,分为8章:(1)总则;(2)所有权;(3)债权;(4)著作权;(5)发现权;(6)发明权;(7)继承权;(8)外国人和无国籍人的权利能力、外国民事法律、国际条约和国际协定的适用。

苏联解体后,自1994年至2006年《俄罗斯联邦民法典》分四个部分先后通过。该法典分为七编:总则;所有权和其他物权;债法总则;债的种类;继承法;国际私法;智力活动成果和个别化手段的权利。共77章,1551条。该法典在体例上继承了1964年的《苏俄民法典》的一些规定,包括总则编第2条明文规定民事立法所调整的关系;第2章规定民事权利和义务的产生,民事权利的实现与保护;婚姻家庭法不在民法典中规定。该法典一个突出的特点是关于知识产权的规定(第七编),共327条。

四、我国的民事立法

中国是世界古老文明的发祥地之一,古代社会经历5000年发展形成了独具特色的中华法系,被推崇为世界五大法系之一,影响扩及东、南亚一带及周边地区。从区分公法与私法的角度看,我国古代公法特别发达,私法不发达。西周是我国奴隶制法制的鼎盛时期,民事法律方面,土地所有权、债务、侵权行为的认定等均在典籍中有不少记载。民事法律的主要渊源为“礼”,“分争辨讼,非礼不决”。唐代昌盛时期,农业复兴,手工业和商业繁荣,多种契约关系都有发展,并出现了契约“样文”,立约便捷,但是有关契约的法律规定却很少,而刑事法典《唐律疏议》体系完整,内容详备,被认为是中华法系具有代表性的法典;另外还制定了关于官制的法典(唐六典)。宋王朝为了防止唐末五代藩镇割据局面的重演,把中央集权制度又推向高度发展的新阶段。宋代商品经济空前发展,宋朝政府对民间借贷采取“任依私契,官不为理”政策,从一个侧面反映了我国古代统治者的法律观。商品经济发展迟缓和古代王朝法律侧重巩固政权,是私法不发达的主要原因。

1840年鸦片战争以后,我国由封建社会逐渐沦为半殖民地半封建社会,在列强的打击下,清政府被迫寻找富民强国的出路,编纂法典是其措施之一。1907年开始了我国历史上首次民法编纂,1911年完成的《大清民律草案》未及公布,清王朝即覆灭。

中华民国成立之后,即着手制定民法,1924年至1925年间完成民律草案,司法部通令各级法院作为事理引用。1929年立法院指定五人组成民法起草委