

元照 民商法律手册

朱晓喆 编

by

Prof. Zhu Xiaozhe

CIVIL LAW
HANDBOOK

2021—2022



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS



更多法律电子书尽在 docsriver.com 商家巨力书店

编者简介

朱晓喆，上海财经大学法学院教授、民商法学科带头人、博士生导师、比较民法与判例研究所所长、上海市『曙光学者』。兼任中国法学会民法学研究会常务理事，上海市法学会民法学研究会副会长。

编写说明

2021年是《中华人民共和国民法典》(以下简称《民法典》)施行的元年。为配合这部1260条《民法典》的实施,最高人民法院早已着手准备,于2020年12月发布《民法典》配套的第一批司法解释7件,并同时清理了大量的司法解释和规范性文件。骤然间,数千条的新法律抛向从事教学研究和实务工作的社会各界法律人士,所有人都面临着—场前所未有的学习考验。

工欲善其事,必先利其器。立法机关和司法机关近期频繁发布或修订民商法律和司法解释,但各项法律政出多门,并没有哪个权威机关为法律适用者、为学子和教师考虑,将以《民法典》为中心形成的庞大的规范群统一汇编和出版。对比而言,大陆法系很多国家即使有民法典,也常有“民法全书”或“六法全书”之类的汇编作品。循此问题,编者与北京大学出版社刘文科编审一拍即合,拟将近年来民事、商事、金融、程序方面的法律法规和司法解释作—汇编,给法律适用者、学习者提供—部综合查阅的民商法律手册。值此出版之际,编者对这部手册,略作说明如下。

1. 本法律手册分民事、知识产权与市场竞争、商事金融、程序四大部分。之所以如此广泛地收录法源,主要是基于实用的考虑。—部民商法律汇编,应围绕民商事主体在生命周期内的各种法律需求而展开,并以方便查找各种问题的现行法答案为宗旨。以营利法人为例,它的设立和登记基本依据是《民法典》总则;它根据《民法典》享有物权、名称权、知识产权等民事权利;它在经营活动中,不可避免地依据《民法典》合同编签订合同和解决合同纠纷,特别地,其招工用工须符合《劳动合同法》;如果它的经营活动违反公平竞争法则,可能要根据竞争法和反垄断法承担民事责任;作为营利法人股东的自然人离婚或死亡,可能影响股东变动和股权分割,此时须结合《民法典》婚姻家庭和继承编以及《公司法》解决问题;作为营利法人的公司,在经营中融通资金,可依据《公司法》《证券法》筹措资本、发

行证券、上市交易;也可能与银行、证券、保险、信托、票据等金融机构打交道,适用各类金融法;如果它在经营中遭遇民事诉讼,可以根据民事程序法和强制执行法来维护自身权益;最后,营利法人如果资不抵债,走到破产的境地,须依据《企业破产法》来重整或终结其命运。以上不厌其烦地罗列,只是想说明,以实用为主的民商法律汇编应当尽可能覆盖私法主体在社会交往和市场交易中遇到的各种现实问题。

2. 关于各部分编排的体例。首先,民事部分突出《民法典》的地位,将其放在首部,并列举各编章的目录。然后根据《民法典》各编顺序,依次展开总则、物权、合同、人格权、婚姻家庭和继承,以及侵权责任。其次,第二部分之所以将知识产权与市场竞争放在一起,主要理由是知识产权的许可使用和垄断经营自然会延伸到是否影响市场的自由竞争,而目前国内外的理论研究和实务领域也经常将二者并置。再次,商事金融部分首先安排作为商事主体的公司和企业,然后按照业务领域,依次是金融和海事海商。最后,程序部分根据纠纷解决方式,依次为诉讼、仲裁和调解。民事权利保护的最终落地,须依赖强制执行,因此有必要将此类法律收入程序部分。

3. 部分法律的体系位置存在争议。例如,将《信托法》置于商事金融部分似乎显得只与商事有关,而实际上它的调整对象包括商事信托、民事信托、慈善信托;显然,后两种并不属于商事。但目前我国民事信托的规则和实践尚不发达(《民法典》仅在第1133条第3款提及遗嘱信托),而商事信托机构管理着数万亿的资产,因此基于重要性考量,暂将其置于商事部分,并将与信托密切联系的慈善法和捐赠法附随其后。再如,公证发挥的作用,绝不限于提高和确保证据效力,它赋予强制执行效力的债权文书可以直接申请强制执行。因此将《公证法》和《最高人民法院关于公证债权文书执行若干问题的规定》分别置于证据和强制执行两个部分。因此,使用者切记,体系位置只是提供初步的指引,不可望文生义以为该法律的内容仅限于其所处位置。

4. 各部分所收录的法源,大致按照基本法律、司法解释、行政法规这样的顺序编排。主要理由是基本法律的效力等级较高,司法解释则在实务中最为常用,而行政法规只有部分规范涉及或影响民事权利义务关系。此外,有些基本法律的个别法条尽管与民商法相关,但考虑到整本手册的篇幅过大而没有收录,例如《道路交通安全法》《环境保护法》《数据安全法》

等,读者可采用其他方式检索关联法条。

5. 由于《民法典》颁布会带动配套民商法制度的发展和变革,可以预见最高人民法院会陆续出台《民法典》的系列司法解释、国务院会修订《不动产登记暂行条例》和颁布关于动产和权利担保交易的条例,于此提醒读者请密切关注此类法律法规的发展动态。

在编选本手册的过程中征询了上海财经大学法学院同事李宇、张占江、蔡元臻老师以及刘剑峰律师的意见,特此致谢!

立法是社会生活规律的反映。处于百年未有之大变局时代的中国,社会经济和科技发展日新月异,各种权威机关的立法也进入了“快车道”。这就注定了我们这几代法律人,不可能躺在几部成熟的、数十年不变的法典上留连盘桓。因此,“再学习”将成为当下中国法律人的新常态。但愿在解释和适用中国民商法的道路上,这部民商法律手册能够长久地伴随诸君。

编者谨识

2021年2月12日

目 录

第一部分 民 事

中华人民共和国民法典	3
第一编 总则	7
第一章 基本规定	7
第二章 自然人	8
第三章 法人	15
第四章 非法人组织	21
第五章 民事权利	21
第六章 民事法律行为	23
第七章 代理	27
第八章 民事责任	30
第九章 诉讼时效	31
第十章 期间计算	33
第二编 物权	34
第一分编 通则	34
第一章 一般规定	34
第二章 物权的设立、变更、转让和消灭	34
第三章 物权的保护	37
第二分编 所有权	38
第四章 一般规定	38
第五章 国家所有权和集体所有权、私人所有权	38
第六章 业主的建筑物区分所有权	41

第七章	相邻关系	44
第八章	共有	45
第九章	所有权取得的特别规定	47
第三分编	用益物权	48
第十章	一般规定	48
第十一章	土地承包经营权	49
第十二章	建设土地使用权	50
第十三章	宅基地使用权	52
第十四章	居住权	53
第十五章	地役权	54
第四分编	担保物权	55
第十六章	一般规定	55
第十七章	抵押权	56
第十八章	质权	61
第十九章	留置权	64
第五分编	占有	66
第二十章	占有	66
第三编	合同	66
第一分编	通则	66
第一章	一般规定	66
第二章	合同的订立	67
第三章	合同的效力	72
第四章	合同的履行	73
第五章	合同的保全	77
第六章	合同的变更和转让	78
第七章	合同的权利义务终止	80
第八章	违约责任	83
第二分编	典型合同	86
第九章	买卖合同	86
第十章	供用电、水、气、热力合同	92
第十一章	赠与合同	93

第十二章	借款合同	94
第十三章	保证合同	96
第十四章	租赁合同	99
第十五章	融资租赁合同	103
第十六章	保理合同	106
第十七章	承揽合同	107
第十八章	建设工程合同	109
第十九章	运输合同	112
第二十章	技术合同	116
第二十一章	保管合同	123
第二十二章	仓储合同	125
第二十三章	委托合同	126
第二十四章	物业服务合同	129
第二十五章	行纪合同	131
第二十六章	中介合同	132
第二十七章	合伙合同	133
第三分编	准合同	135
第二十八章	无因管理	135
第二十九章	不当得利	135
第四编	人格权	136
第一章	一般规定	136
第二章	生命权、身体权和健康权	137
第三章	姓名权和名称权	139
第四章	肖像权	139
第五章	名誉权和荣誉权	141
第六章	隐私权和个人信息保护	142
第五编	婚姻家庭	144
第一章	一般规定	144
第二章	结婚	144
第三章	家庭关系	146
第四章	离婚	149

4 元照民商法律手册

第五章 收养	151
第六编 继承	155
第一章 一般规定	155
第二章 法定继承	156
第三章 遗嘱继承和遗赠	157
第四章 遗产的处理	159
第七编 侵权责任	161
第一章 一般规定	161
第二章 损害赔偿	162
第三章 责任主体的特殊规定	163
第四章 产品责任	166
第五章 机动车交通事故责任	167
第六章 医疗损害责任	168
第七章 环境污染和生态破坏责任	170
第八章 高度危险责任	171
第九章 饲养动物损害责任	172
第十章 建筑物和物件损害责任	173
附则	174

一、总则

最高人民法院关于适用《中华人民共和国民法典》时间效力的 若干规定	175
最高人民法院关于审理民事案件适用诉讼时效制度若干问题 的规定	179
中华人民共和国农民专业合作社法	182
个体工商户条例	194
事业单位登记管理暂行条例	198
社会团体登记管理条例	201
基金会管理条例	208

二、物权

(一) 综合

中华人民共和国土地管理法	217
中华人民共和国城市房地产管理法	234
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民法典》物权编的解 释(一)	244
不动产登记暂行条例	247
不动产登记暂行条例实施细则	253

(二) 所有权

最高人民法院关于审理建筑物区分所有权纠纷案件适用法律 若干问题的解释	278
最高人民法院关于审理物业服务纠纷案件适用法律若干问 题的解释	282
物业管理条例	283
国有土地上房屋征收与补偿条例	293

(三) 用益物权

中华人民共和国农村土地承包法	299
最高人民法院关于审理涉及农村土地承包纠纷案件适用法律 问题的解释	309
最高人民法院关于审理涉及国有土地使用权合同纠纷案件适 用法律问题的解释	314
最高人民法院关于审理矿业权纠纷案件适用法律若干问题的 解释	318
中华人民共和国城镇国有土地使用权出让和转让暂行条例	321

(四) 担保物权

最高人民法院关于适用《中华人民共和国民法典》有关担保制 度的解释	328
应收账款质押登记办法	347

三、合同

(一) 买卖

最高人民法院关于审理买卖合同纠纷案件适用法律问题的解释 352

最高人民法院关于审理商品房买卖合同纠纷案件适用法律若干问题的解释 358

(二) 借贷、保函

最高人民法院关于审理民间借贷案件适用法律若干问题的规定 363

最高人民法院关于审理独立保函纠纷案件适用法律若干问题的规定 370

(三) 房屋租赁

最高人民法院关于审理城镇房屋租赁合同纠纷案件具体适用法律若干问题的解释 375

(四) 融资租赁

最高人民法院关于审理融资租赁合同纠纷案件适用法律问题的解释 378

(五) 建设工程施工

最高人民法院关于审理建设工程施工合同纠纷案件适用法律问题的解释(一) 381

(六) 劳动合同争议

中华人民共和国劳动合同法 388

最高人民法院关于审理劳动争议案件适用法律问题的解释(一) 404

(七) 电子商务

中华人民共和国电子商务法 414

中华人民共和国电子签名法 427

(八) 其他

最高人民法院关于审理存单纠纷案件的若干规定 433

最高人民法院关于审理旅游纠纷案件适用法律若干问题的规定 438

四、人身权

最高人民法院关于审理人身损害赔偿案件适用法律若干问题的解释 443

最高人民法院关于确定民事侵权精神损害赔偿责任若干问题的解释	447
最高人民法院关于审理利用信息网络侵害人身权益民事纠纷案件适用法律若干问题的规定	448
五、婚姻家庭、继承	
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民法典》婚姻家庭编的解释(一)	452
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民法典》继承编的解释(一)	464
婚姻登记条例	469
六、侵权责任	
(一) 消费者保护与产品侵权责任	
中华人民共和国消费者权益保护法	474
中华人民共和国产品质量法	485
最高人民法院关于审理食品药品纠纷案件适用法律若干问题的规定	495
最高人民法院关于审理消费民事公益诉讼案件适用法律若干问题的解释	498
(二) 道路交通事故侵权责任	
最高人民法院关于审理道路交通事故损害赔偿案件适用法律若干问题的解释	501
(三) 医疗侵权责任	
最高人民法院关于审理医疗损害责任纠纷案件适用法律若干问题的解释	506
医疗事故处理条例	512
(四) 环境污染与生态损害侵权责任	
最高人民法院关于审理环境侵权责任纠纷案件适用法律若干问题的解释	524
最高人民法院关于审理生态环境损害赔偿案件的若干规定(试行)	528

最高人民法院关于审理环境民事公益诉讼案件适用法律若干问题的解释	532
(五)其他	
中华人民共和国国家赔偿法	537
最高人民法院关于审理涉及计算机网络域名民事纠纷案件适用法律若干问题的解释	547
关于审理涉及会计师事务所在审计业务活动中民事侵权赔偿案件的若干规定	549
最高人民法院关于审理侵害知识产权民事案件适用惩罚性赔偿的解释	552

第二部分 知识产权与市场竞争

一、著作权

中华人民共和国著作权法	557
中华人民共和国著作权法实施条例	572
最高人民法院关于审理著作权民事纠纷案件适用法律若干问题的解释	577
最高人民法院关于审理侵害信息网络传播权民事纠纷案件适用法律若干问题的解释	581
信息网络传播权保护条例	584
计算机软件保护条例	591

二、专利权

中华人民共和国专利法	598
中华人民共和国专利法实施细则	613
最高人民法院关于审理侵犯专利权纠纷案件应用法律若干问题的解释	642
最高人民法院关于审理侵犯专利权纠纷案件应用法律若干问题的解释(二)	646

最高人民法院关于审理专利纠纷案件适用法律问题的若干规定	652
三、商标权	
中华人民共和国商标法	657
中华人民共和国商标法实施条例	672
最高人民法院关于审理商标民事纠纷案件适用法律若干问题的解释	690
最高人民法院关于审理涉及驰名商标保护的民事纠纷案件适用法律若干问题的解释	694
最高人民法院关于审理注册商标、企业名称与在先权利冲突的民事纠纷案件适用法律若干问题的规定	697
四、反不正当竞争与反垄断	
中华人民共和国反不正当竞争法	699
中华人民共和国反垄断法	705
关于审理不正当竞争民事案件应用法律若干问题的解释	715
关于审理因垄断行为引发的民事纠纷案件适用法律若干问题的规定	720

第三部分 商事金融

一、公司与企业	
(一) 公司、企业	
中华人民共和国公司法	725
最高人民法院关于适用《中华人民共和国公司法》若干问题的规定(一)	761
最高人民法院关于适用《中华人民共和国公司法》若干问题的规定(二)	762
最高人民法院关于适用《中华人民共和国公司法》若干问题的	

规定(三)	767
最高人民法院关于适用《中华人民共和国公司法》若干问题的	
规定(四)	773
最高人民法院关于适用《中华人民共和国公司法》若干问题的	
规定(五)	778
中华人民共和国公司登记管理条例	780
中华人民共和国全民所有制工业企业法	794
中华人民共和国合伙企业法	802
中华人民共和国个人独资企业法	816
(二) 破产	
中华人民共和国企业破产法	822
最高人民法院关于适用《中华人民共和国企业破产法》若干问	
题的规定(一)	844
最高人民法院关于适用《中华人民共和国企业破产法》若干问	
题的规定(二)	846
最高人民法院关于适用《中华人民共和国企业破产法》若干问	
题的规定(三)	856
二、金融	
(一) 银行	
中华人民共和国中国人民银行法	860
中华人民共和国商业银行法	867
(二) 保险	
中华人民共和国保险法	882
最高人民法院关于适用《中华人民共和国保险法》若干问题的	
解释(一)	911
最高人民法院关于适用《中华人民共和国保险法》若干问题的	
解释(二)	912
最高人民法院关于适用《中华人民共和国保险法》若干问题的	
解释(三)	916
最高人民法院关于适用《中华人民共和国保险法》若干问题的	

解释(四)	920
机动车交通事故责任强制保险条例	924
(三) 证券、期货	
中华人民共和国证券法	931
中华人民共和国证券投资基金法	976
最高人民法院关于证券纠纷代表人诉讼若干问题的规定	1005
最高人民法院关于审理证券市场因虚假陈述引发的民事赔偿 案件的若干规定	1012
期货交易管理条例	1019
最高人民法院关于审理期货纠纷案件若干问题的规定	1040
最高人民法院关于审理期货纠纷案件若干问题的规定(二)	1049
(四) 信托、慈善	
中华人民共和国信托法	1051
中华人民共和国慈善法	1061
中华人民共和国公益事业捐赠法	1077
慈善信托管理办法	1081
(五) 票据	
中华人民共和国票据法	1089
最高人民法院关于审理票据纠纷案件若干问题的规定	1104
 三、海事海商	
中华人民共和国海商法	1115
最高人民法院关于审理海上货运代理纠纷案件若干问题的规 定	1160
最高人民法院关于审理海事赔偿责任限制相关纠纷案件的若 干规定	1163
最高人民法院关于审理无正本提单交付货物案件适用法律若 干问题的规定	1166
最高人民法院关于审理船舶碰撞纠纷案件若干问题的规定	1168
最高人民法院关于审理海上保险纠纷案件若干问题的规定	1170

第四部分 程 序

一、诉讼

(一) 诉讼程序

中华人民共和国民事诉讼法	1175
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》的解释	1218
最高人民法院关于互联网法院审理案件若干问题的规定	1297
最高人民法院关于人民法院办理财产保全案件若干问题的规定	1302
最高人民法院关于审查知识产权纠纷行为保全案件适用法律若干问题的规定	1308
最高人民法院关于人身安全保护令案件相关程序问题的批复	1312
最高人民法院、最高人民检察院关于检察公益诉讼案件适用法律若干问题的解释	1313

(二) 证据、公证

最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定	1318
中华人民共和国公证法	1335
最高人民法院关于审理涉及公证活动相关民事案件的若干规定	1343

二、仲裁

中华人民共和国仲裁法	1345
最高人民法院关于适用《中华人民共和国仲裁法》若干问题的解释	1354

三、调解

中华人民共和国人民调解法	1359
最高人民法院关于人民法院民事调解工作若干问题的规定	1363
最高人民法院关于人民调解协议司法确认程序的若干规定	1366

四、执行

最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》执行程序若干问题的解释·····	1371
最高人民法院关于人民法院办理执行异议和复议案件若干问题的规定·····	1375
最高人民法院关于人民法院民事执行中查封、扣押、冻结财产的规定·····	1383
最高人民法院关于执行和解若干问题的规定·····	1388
最高人民法院关于执行担保若干问题的规定·····	1391
最高人民法院关于公证债权文书执行若干问题的规定·····	1393