



涉税服务相关法律

主讲：周靖

第九章 债法

【考情提示】

本章为重点章节，单选题、多选题、综合分析题均有涉及，理解为主，考题形式较灵活，结合案例出题，历年分值为 20 分左右。



章节	考点	考频： 近 6 年考核次数
第九章	1. 债法总论	债的发生原因
		3
		债的分类
		3
		债的效力
		4
		代位权
		2
	2. 合同法	撤销权
		1
		保证
		7
		定金
		4
		债的转移
		3
		合同的订立
		6
		缔约过失责任
		2
		合同的效力样态
		4
		违约责任
		3
		买卖合同
		5
		借款合同
		3
		租赁合同
		3
		承揽合同
		1
		行纪合同
		1
	3. 侵权责任法	中介合同
		1
	2022 新增	合伙合同
		1
		同时履行抗辩权、不安抗辩权、法定解除
		0 次需注意
	3. 侵权责任法	侵权责任的归责原因
		7
	2022 新增	法律特别规定的侵权责任类型
		6
		债的构成：缔约过失之债增加描述；无因管理增加负债清偿请求权、不真正无因管理等；不当得利增加给付不当得利的情形、受损人的损失利益返还请求权
		债的分类：增加“不真正连带债务与连带债务”、“任意之债与选择之债的区别”
		删除：债的分类中“自然之债与法定之债”
		债的效力：增加“不真正义务”
		合同的法律特征描述增加；定金增加内容；要约与要约邀请增加内容





		保证：增加“担保合同无效的处理”；保证人可拒绝承担保证责任的情形
2022 新增		债的消灭：增加“第三人代为清偿”、“向第三人履行”、“清偿抵充”
		侵权责任的归责原则、构成要件、免责和减责事由、责任类型重新编写
		新增侵权责任的承担方式

第一节 债法总论

知识点一 债的发生（与物权设立分开，先占、建造等是取得物权，不是发生债权）

合同（意定之债）		民事主体之间设立、变更、终止民事法律关系的双方法律行为；是引起债的发生的最主要原因	
缔约过失（法定之债）		在合同成立前的缔约过程中，缔约人一方所具有的、造成对方 信赖利益损失 的过失 假借订立合同，恶意进行磋商； 故意隐瞒与订立合同有关的重要事实或者提供虚假情况； 泄露或不正当使用在订立合同过程中知悉的商业秘密或其他应保密的信息； 其他违背诚信原则的行为 【磨眼睛口诀】假恶瞒，不诚谈，泄密玩	
单方允诺（意定之债）		表意人向相对人作出的，为自己设定某种义务，使相对人取得某种权利的意思表示。 如 悬赏广告	
侵权行为（法定之债）		不法侵害他人民事权益造成损害，依法应当承担民事责任的致害行为；被侵权人有权请求侵权人予以赔偿，侵权人也应当向被侵权人进行赔偿	
无因管理（法定之债）		无法定或者约定的义务，为避免他人利益受损而管理他人事务的行为 没有法定的或者约定的义务，为避免他人利益受损失而进行管理的人，有权请求受益人偿还由此支出的必要费用 管理人因管理事务受到损失的，可以请求受益人给予适当补偿 若管理事务不符合受益人真实意思，则管理人不享有必要费用偿还请求权，除非受益人的真实意思违反法律或者违背公序良俗	
类型	适法（正当）无因管理	主观适法	管理事务有利于本人，并且不违反本人明示或者可推知的意思
		客观适法	管理事务虽然违反本人明示或者可推知的意思，但管理系为本人尽公益上的义务或者为本人履行法定扶养义务，或本人的意思违反法律或者违背公序良俗的无因管理
《民法典》第 182~184 条规定的救助行为构成一类特殊的无因管理。（2022 年新增）			

正当无因管理——客观适法：



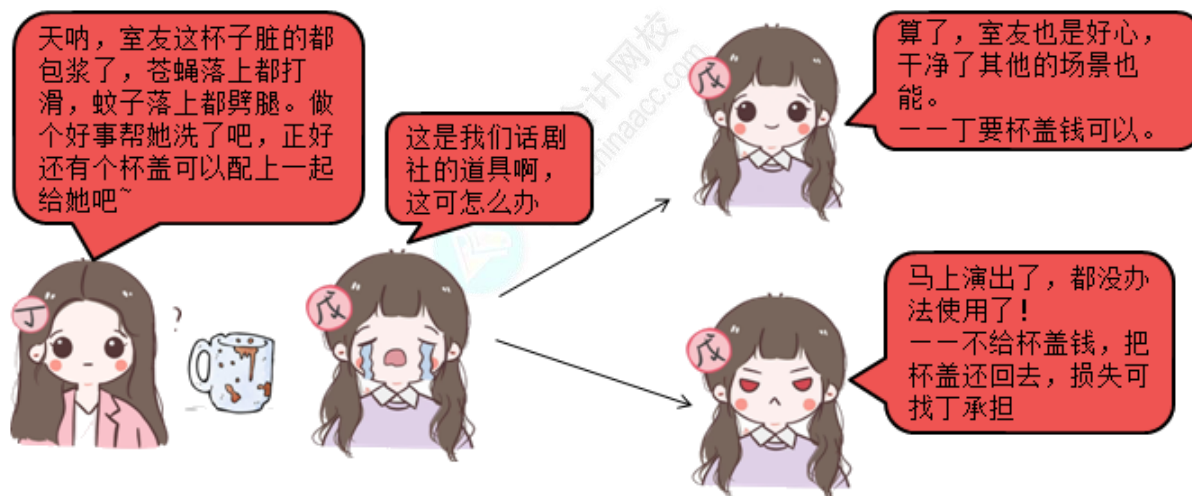
类型	不适法（不当）无因管理	虽符合无因管理的形式要件，但管理事务不利于本人，或者管理行为违反本人明示或者可推知的意思且不具备客观适法事由的无因管理。
		<p>法律效力</p> <p>①受益人主张享有管理利益的，受益人应当在其获得的利益范围内向管理人偿还因管理事务而支出的必要费用；</p> <p>②受益人不主张享有管理利益的，不发生费用偿还问题。管理人可根据不</p>





		当得利的相关规定请求受益人返还利益； ③受益人遭受损害的，可根据侵权行为的相关规定 请求管理人赔偿 。
--	--	---

不当无因管理



无因管理	效力	①必要费用偿还请求权。（2022年新增）		管理人有权请求受益人偿还因管理事务而支出的必要费用。	
		②损害赔偿请求权。（2022年新增）		管理人因管理事务受到损失的，有权请求受益人给予适当补偿。	
		③负债清偿请求权。（2022年新增）		管理人因管理事务负担必要债务的，有权请求被管理人清偿。	
		④妥善管理义务。		管理人管理他人事务，应当采取有利于受益人的方法。中断管理对受益人不利的，无正当理由不得中断。	
		⑤通知义务。		管理人管理他人事务，能够通知受益人的，应当及时通知受益人。管理的事务不需要紧急处理的，应当等待受益人的指示。	
		⑥报告和结算义务。		管理结束后，管理人应当向受益人报告管理事务的情况。管理人管理事务取得的财产，应当及时转交给受益人。	
		⑦准合同效力转换。		管理人管理事务经受益人事后追认的，从管理事务开始时起，适用委托合同的有关规定，但是管理人另有意思表示的除外。	
	不真正无因管理（如不理解，看高频考点讲解）	或者欠缺无因管理的主观要件，或者欠缺无因管理的客观要件的事务管理行为，亦称“准无因管理”。			
		误信管理	误将他人事务当作自己事务进行管理	欠缺“为他人管理”的主观要件	可能成立不当得利或者侵权行为
		不法管理	明知是他人事务，却为自己利益而进行管理	欠缺“为他人管理”的主观要件	可以准用不适法（不当）无因管理的法律规定
幻想管理		误将自己事务当作他人事务进行管理	欠缺“管理他人事务”的客观要件	不发生无因管理的法律效果	

不当得利	没有合法根据，致他人受损而取得的利益	
	只要不当得利的事实发生，受损人即可依法向得利人主张返还不当得利	
	构成要件	一方取得财产上的利益





		他方受有损失		
		取得利益与受有损失之间存在因果关系		
		一方取得利益没有合法根据		
		不适用 【磨眼睛 口诀】道德到期前非 道德到期前非要清偿		
	类型	为履行道德义务而进行的给付。如养子女对亲生父母并无赡养义务而赡养 债务到期之前的清偿 明知无给付义务而进行的债务清偿		
	类型	给付不当得利（本意想给付，但是缺乏依据）	①因法律行为无效、不成立、被撤销、不被追认而发生的不当得利； ②因合同解除而发生的不当得利； ③因非债清偿而发生的不当得利； ④因合同所附解除条件成就而发生的不当得利； ⑤因合同所附终期届至而发生的不当得利。	
不当得利	类型	非给付不当得利（没想交付，增加别人的利益）	①受益人的行为	如税务机关多收税款
			②受损人的行为	如纳税人多缴税款
			③第三人的行为	如送报员将甲订的报纸投入乙的报箱
			④自然事件	如因连降暴雨致鱼塘水位升高，甲鱼塘中的鱼跃入相邻的乙鱼塘中
			⑤法律的直接规定（2022年新增）	如基于添附、善意取得而发生的不当得利
不当得利	效力	①受损人的损失利益返还请求权。		
		②善意得利人的返还义务及其免除	得利人不知道且不当知道取得的利益没有法律根据，仅返还现存利益。取得的利益已经不存在的，不承担返还该利益的义务。	
		③恶意得利人的返还义务和赔偿义务	得利人知道或者应当知道取得的利益没有法律根据的，受损失的人可以请求得利人返还其取得的利益并依法赔偿损失。	
		④第三人的返还义务	得利人已经将取得的利益无偿转让给第三人的，受损失的人可以请求第三人在相应范围内承担返还义务。	

知识点二 债的分类

债的发生原因	意定之债	债的发生及其内容由当事人依其自由意思而决定；如合同
	法定之债	债的发生及其内容均由法律直接规定；如侵权行为之债、无因管理之债、不当得利之债
债的给付标的	实物之债、货币之债、利息之债、劳务之债、权利之债、损害赔偿之债	
债的双方主体人数	单数主体之债、复数主体之债	
复数主体之债中多数债权人或者多数债务人的对外关系	按份之债	各自按照一定的份额享有债权或者负担债务
	连带之债	连带债权：债权人二人以上，部分或者全部债权人均可以请求债务人履行债务
		连带债务：债务人为二人以上，债权人可以请求部分或者全部债务人履行全部债务

1.连带之债的效力：

份额确定	连带债务人之间的份额难以确定的，视为份额相同。
内部追偿（或返还）	实际承担债务超过自己份额的连带债务人，有权就超出部分在其他连带债务人未履行的份额范围内向其追偿。
	其他连带债务人对债权人的抗辩，可以向该债务人主张。
	被追偿的连带债务人不能履行其应分担份额的，其他连带债务人应当在相应范围内按比例分担。
	实际受领债权的连带债权人，应当按比例向其他连带债权人返还。





部分连带债务人对其他债务人的影响	部分连带债务人履行、抵销债务或者提存标的物的，其他债务人对债权人的债务在相应范围内消灭。
	部分连带债务人的债务被债权人免除的，在该连带债务人应当承担的份额范围内，其他债务人对债权人的债务消灭。
	部分连带债务人的债务与债权人的债权同归于一人的（混同），在扣除该债务人应当承担的份额后，债权人对其他债务人的债权继续存在。
	债权人对部分连带债务人的给付受领迟延的，对其他连带债务人也发生受领迟延的效力。

2. 不真正连带债务

概念	多数债务人就基于不同发生原因而偶然产生的同一内容的给付，各负全部履行的义务，并因债务人之一的履行而使全体债务人的债务均归于消灭的多数人之债。
举例（重要）	如乙受托保管甲的电脑，因丙不慎致电脑毁损。则乙和丙对甲即成立不真正连带债务，甲既可根据委托合同请求乙承担赔偿责任，亦可根据侵权行为请求丙承担赔偿责任。 因产品存在缺陷造成他人损害的，被侵权人可以向产品的生产者请求赔偿，也可以向产品的销售者请求赔偿。产品缺陷由生产者造成的，销售者赔偿后，有权向生产者追偿。因销售者的过错使产品存在缺陷的，生产者赔偿后，有权向销售者追偿。该规定中，生产者和销售者对被侵权人承担的即为不真正连带债务。
与连带债务的相同之处	债务人均均为多数、给付的内容相同、各债务人均负全部给付的义务、债务人之一的给付而使全体债务归于消灭等。

3. 不真正连带债务与连带债务的区别：

	连带债务	不真正连带债务
产生的原因不同	基于共同的产生原因，如基于同一合同、基于共同侵权行为等	基于不同的发生原因，即债务人的债务各有其发生的独立原因
目的的共同性不同	具有共同目的，且各债务人在主观上互相关联	没有共同目的，只有各自单一的目的 ，各债务人之间对债务的发生没有主观上的联系
发生的法律要求不同	要求严苛，在强化债权人权利的同时，加重了债务人的负担，须有当事人的约定或者法律的规定	因不同法律关系的 偶然竞合所致 ，并非法律所规定，各债务人之间亦不可能存在约定
内部求偿的性质不同	连带债务人之间存在当然的内部分担关系，并据此产生内部求偿权	债务人之间不存在内部分担关系，即使发生相互求偿亦非基于分担关系，而是基于终局的责任承担

4. 根据债的标的可否选择划分

简单之债	债的标的只有一宗，当事人只能按该宗标的履行。
选择之债	债的标的有数宗，当事人可以选择其中之一为履行标的。
	标的一经选择确定即转化为简单之债，不得变更，除非对方同意。 可基于当事人的约定发生，也可基于法律的规定发生，如违约金和定金二选一主张的规定。（2022 年新增）
任意之债	债权人或者债务人可以约定用原定给付之外的其他给付来代替原定给付。

【提示】任意之债与选择之债的区别：

- ①选择之债成立时，给付标的有待确定；而任意之债成立时，给付标的是确定的。
- ②选择之债的数宗给付在选定之前地位平等、并列待选；而任意之债的原定给付与代用给付，在代用给付发生前有主次之分。

知识点三 债的效力

1. 债权的效力

请求力	债权人依其债权请求债务人履行债务以实现债权的效力
执行力	债务人不履行依给付之诉判决所确定的债务时，债权人可以请求法院通过执行程序强制债务人履行





保持力	债权人可以永久保持所受领债务人给付的效力
债权人受领迟延	债权人对债务人已提出的给付，未受领或者未为给付完成提供必要协助的事实
	构成要件
	须有履行上 需要债权人协助的债务
	须债务人已按债的内容提出给付，使 债权人处于可予受领的状态
法律后果	须债权人未予受领， 包括不能受领和拒绝受领 两种情况
	减免债务人的责任 使债权人承受不利益 。受领迟延一旦发生，即导致债权请求力减损，债务人责任减轻等一系列法律后果（如停止支付利息）

2. 债务的效力

给付义务	债务人以满足债权为目的所实施的特定行为，债务人所负的最主要的义务
	不用发生任何变化，基于约定、法定、诚信原则产生
	主给付义务：债的关系所固有的、必备的并决定债的关系类型的基义务。（交付汽车、电视机、房屋）
	从给付义务：辅助义务，它并不决定债的关系类型，但债权人可以从给付义务独立诉请履行。（交付说明书、遥控器、相关资料）
必然有变化才能涉及“原、次”没有变化就没有此类	原给付义务：债原本存在的给付义务。
	次给付义务：当原给付义务在履行过程中，因 特定事由发生变化 而产生的义务。（因合同解除恢复原状、因标的物瑕疵使买方受损而产生的损害赔偿）
附随义务	根据诚实信用原则，依债的关系发展情形所发生的对相对人的告知、照顾、保护等义务；并非自始确定；在任何债的关系中均可发生（如避免浪费资源）
前合同义务	当事人为订立合同而进行接触、磋商时所负担的说明、告知、保护、注意等义务
后合同义务	对前合同义务的违反可能构成缔约过失责任（如不得泄露）——法定义务
不真正义务（2022 年新增） 【债权人的义务】	合同之债消灭后，当事人为了维护给付效果或者为了协助相对方终了善后事务所负担的作为或者不作为义务（如离职后不得泄露）——法定或约定
	在债之关系中，为使己方权利或利益完全实现，而由债权人负担的义务或风险。
	不真正义务的承担人为 债权人 。
	通常不得请求履行，违反它也不发生损害赔偿责任，仅使债权人遭受权利减损或丧失的不利益。
	《民法典》第 591 条规定，当事人一方违约后，对方“应当采取适当措施防止损失的扩大”；没有采取适当措施致使损失扩大的，不得就扩大的损失要求赔偿。上述所规定的债权人“应当采取适当措施防止损失的扩大”的义务，即为不真正义务。

【靖点考察】

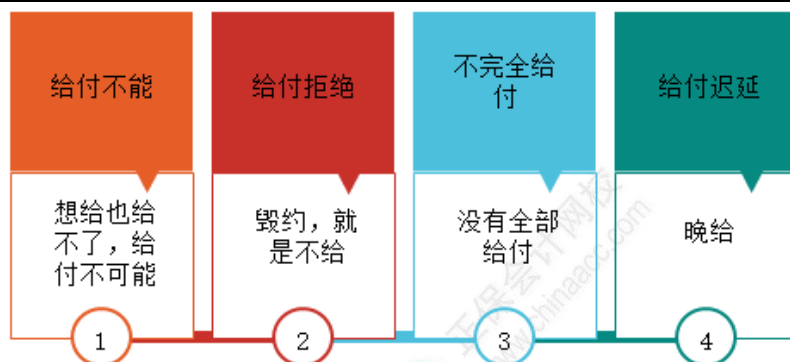
（1）做题中涉及“交付、赔偿”等均为给付义务，如果题干中有情况变化如“合同解除、给付有瑕疵致另一方受损”则变化前的是原给付义务、变化后的是次给付义务；完全没变化就是一个正常合同的给付，就是主给付义务、从给付义务。

（2）未涉及给付，“合同履行中告知、照顾、保护”为附随义务。

（3）在“合同成立前或订立中”为前合同义务，“交易后、完成后、合同终止后的保密、通知、协助”为后合同义务。

（4）不真正义务举例重要。

3. 债务违反及其效力



知识点四 债的保全

1. 债权人代位权

债权人的代位权,是指债权人为了保全其债权不受损害,而以自己的名义代债务人行使其对第三人权利的权利。

构成要件	须债务人怠于行使其债权或者与该债权有关的从权利(未诉讼或仲裁)
	须有保全到期债权的必要(是否不足以偿还)
	须债权人的债权已届满履行期,但是法律另有规定的除外
行使	由债权人以自己的名义,通过诉讼的方式行使
	以债权人的到期债权为限
	以非专属于债务人的财产权利为限(人身权利不可代位)
效力	由债务人的相对人向债权人履行义务
	债权人接受债务人的相对人履行后,债权人与债务人、债务人与相对人之间相应的权利义务终止
	相对人对债务人的抗辩,可以向债权人主张
	债权人行使代位权的必要费用,由债务人负担

专属于债务人的财产权利不可行使代位权:

- ①基于亲属关系而发生的扶养、继承等给付请求权;
- ②专属于自然人的人身损害赔偿请求权、人寿保险金请求权;
- ③禁止让与的养老金、抚恤金等救济金请求权;
- ④禁止扣押的劳动报酬请求权等。

2. 债权人撤销权

债权人撤销权,是指债权人请求法院撤销债务人危害债权实现的行为的权利。

构成要件	须有债务人减少其财产或者增加其财产负担的行为(如明显不合理的低价转让)
	须债务人的行为影响债权实现(不要求债权必须到期)
	须债务人的行为在债权成立之后所为
行使	对于债务人的有偿行为,须具备主观要件(债务人恶意低价卖,相对人知道)
行使	由债权人以自己的名义,通过诉讼的方式行使
期限	自债权人知道或者应当知道撤销事由之日起1年内行使;但自债务人的行为发生之日起5年内没有行使的,撤销权消灭
范围	以债权人的债权为限
效力	债务人影响债权人的债权实现的行为因债权人撤销权的行使而被撤销的,自始没有法律约束力
	债务人影响债权人的债权实现的行为被撤销后,第三人因该行为取得的财产应返债务人,不能返还的,应折价赔偿。第三人已向债务人支付对价的,可依不当得利请求债务人返还
	行使撤销权的债权人,有权请求第三人返还财产,但就收取的财产并无优先受偿权
	债权人行使撤销权的必要费用由债务人负担

知识点五 债的担保





1. 保证

保证人	原则上应以其 全部财产 作为履行债务的担保	
	有权在其承担保证责任的范围内向债务人追偿，当事人另有约定除外	
	不得成为保证人	机关法人
		以公益为目的的非营利法人、非法人组织
	如有欠税行为的、纳税信用等级 C 级以下的都不可以担任纳税保证人	
成立	基于保证合同而成立（ 单务、无偿 、诺成、要式合同、从合同）	
范围	由当事人在保证合同中约定。若无约定，则保证的范围包括主债权及其利息、违约金、损害赔偿金和实现债权的费用（约定→全部）	
方式	一般保证	保证人享有 先诉抗辩权 （先起诉强制执行，而后才能找保证人）
		担保责任的特别免除：一般保证的保证人在主债务履行期限届满后，向债权人提供债务人可供执行财产的真实情况，债权人放弃或者怠于行使权利致使该财产不能被执行的，保证人在其提供可供执行财产的价值范围内不再承担保证责任
	连带责任保证	不享有先诉抗辩权（可以直接找保证人偿还）
		债务人不履行到期债务或者发生当事人约定的情形时，债权人可以请求债务人履行债务，也可以请求保证人在其保证范围内承担保证责任
保证合同中对保证方式没有约定或约定不明确的，按照一般保证承担保证责任		

【靖点考察】

一般保证中，保证人不能行使先诉抗辩权情形：

- ① 债务人下落不明，且无财产可供执行；
- ② 人民法院已经受理债务人破产案件；
- ③ 债权人有证据证明债务人的财产不足以履行全部债务或者丧失履行债务能力；
- ④ 保证人书面表示放弃先诉抗辩权

数人保证	同一债务有两个以上保证人的，保证人应当按照保证合同约定的保证份额，承担保证责任；没有约定保证份额的，债权人可以请求任何一个保证人在其保证范围内承担保证责任	
保证人的抗辩权	主债务人的抗辩权	保证人均可行使，即使债务人放弃 债务人对债权人享有抵销权或者撤销权的，保证人可以在相应范围内拒绝承担保证责任
	保证人自身的抗辩权	基于保证合同自身所产生的，由保证人独享
	保证人的先诉抗辩权	一般保证人有（连带保证人没有）
保证期间	属于 不变期间，不发生中止、中断和延长 （约定→6个月）	
	债权人与保证人可以约定保证期间；但是约定的保证期间早于主债务履行期限或者与主债务履行期限同时届满的，视为没有约定	
	没有约定或者约定不明确的，保证期间为 主债务履行期限届满之日起 6 个月	
	在税法领域中，纳税保证期间为法定期间，自纳税人缴纳税款期限届满之日起 60 日	
保证责任免除	一般保证的债权人未在保证期间对债务人提起诉讼或者申请仲裁的	
	连带责任保证的债权人未在保证期间请求保证人承担保证责任的	
诉讼时效	一般保证的债权人在保证期间届满前对债务人提起诉讼或者申请仲裁的，从保证人拒绝承担保证责任的权利消灭之日起，开始计算保证债务的诉讼时效 【揭开面纱】 对债务人提起诉讼仲裁后，合法找到保证人承担保证责任那天起 3 年。	【理解】 本质都是保证人知道应承担保证责任起 3 年





	连带责任保证的债权人在保证期间届满前请求保证人承担保证责任的，从债权人请求保证人承担保证责任之日起，开始计算保证债务的诉讼时效 【揭开面纱】保证期间内找到保证人承担保证责任之日起 3 年。	
--	---	--

合同变更对保证责任的影响	减轻债务		保证人对变更后的债务承担保证责任
	加重债务	需经 保证人书面同意，否则	保证人对加重的部分不承担保证责任
	变更主合同履行期限		保证期间不受影响
	债权人转让全部或者部分债权	未通知保证人的，该转让对保证人不发生效力 约定禁止债权转让，债权人未经保证人书面同意转让债权的，保证人对受让人不再承担保证责任	
	债务人转移 全部或者部分债务	对未经其同意转移的债务不再承担保证责任 ，但是债权人和保证人另有约定的除外 第三人加入债务的，保证人的保证责任不受影响	
责任消灭	主债务消灭、主债务承担、保证期间届满、保证合同解除		

保证合同被确认无效后，债务人、保证人、债权人有过错的，应当根据其过错各自承担相应的民事责任。

	债权人	保证人	保证人的赔偿责任
主合同有效而保证合同无效	有过错	有过错	不应超过债务人不能清偿部分的 1/2
	无过错	有过错	对债务人不能清偿的部分承担赔偿责任
	有过错	无过错	不承担赔偿责任
主合同无效导致保证合同无效	——	无过错	不承担赔偿责任
	——	有过错	不应超过债务人不能清偿部分的 1/3

2. 定金（践成合同）

定金合同	实践合同，以定金的 交付 作为成立要件		
数额	由当事人约定，但不得超过 主合同标的额的 20% ， 超过部分 不产生定金的效力		
	实际交付的定金数额多于或者少于约定数额的，视为变更约定的定金数额		
效力	证约效力	给付定金后，如无相反证据，主合同视为成立	
	充抵价金和返还效力	主债履行后，定金作为从债即告消灭	
	利益填补效力（ 定金罚则 ）	给付定金的一方不履行债务或者履行债务不符合约定，致使不能实现合同目的的，无权请求返还定金	
		收受定金的一方不履行债务或者履行债务不符合约定，致使不能实现合同目的的，应当双倍返还定金 【揭开面纱】双倍返还其实是退还原来的，又赔了一倍。所以定金罚则核心就是谁不履行，谁就掏出定金数量的钱给对方。 当事人一方不完全履行合同的，若能够区分比例，则应当按照未履行部分所占合同约定内容的比例适用定金规则。（2022 年新增）	
效力	替代赔偿金效力	定金不足以弥补一方违约造成的损失，对方可以请求赔偿超过定金数额的损失	
	违约定金效力	既约定违约金，又约定定金，一方违约时，择其一适用 定金规则仅在一方当事人因违约行为而须承担违约责任的情形下才能适用。若违约方因不可抗力而免责，则不能适用定金规则。	

定金与预付款：





项目	定金	预付款
是否有担保作用	√	×
是否为单独的合同（从合同）	√	×
交付意义	定金合同的成立要件	合同履行的一部分
是否有罚则	√	×
是否适用于非金钱履行义务的合同（例如：换货）	√	×
是否可以分期交付	一般一次性	√

定金与违约金：

项目	定金	违约金
时间	履行前	违约后
证约和预先给付作用	√	×
性质	既是担保方式，也是违约责任的承担方式	违约责任的承担方式
比例限制	不得超过主合同标的额的 20%	没有固定的比例限制
互斥	当事人既约定违约金，又约定定金的，一方违约时，对方可以选择适用违约金或者定金条款，二者不能并用	

3. 数人担保同一债务的特别规则

	情形	责任分担
同一债务有两个以上第三人提供担保	① 担保人之间约定相互追偿及分担份额	承担了担保责任的担保人可以向其他担保人按照约定分担份额
	② 约定相互追偿但是未约定分担份额	各担保人按照比例分担向债务人不能追偿的部分
	③ 担保人之间约定承担连带共同担保	各担保人按照比例分担向债务人不能追偿的部分
同一债务有两个以上第三人提供担保	④ 担保人之间未对相互追偿作出约定且未约定承担连带共同担保，但是各担保人在同一份合同书上签字、盖章或按指印	承担了担保责任的担保人可以向其他担保人按照比例分担向债务人不能追偿的部分

除前述情形外，承担了担保责任的担保人无请求其他担保人分担向债务人不能追偿的部分。

知识点六 债的移转

债权让与	债权人可以将债权的全部或者部分转让给第三人	
	债权人转让债权，未通知债务人的，该转让对债务人不发生效力	
	第三人即受让人取得全部或者部分让与的债权后，即成为新的债权人，在其受让的债权范围内取代原债权人的地位	
	不得转让	① 基于特定身份的债权，如亲属间的扶养请求权。
		② 基于当事人之间的特别信任而产生的债权，如雇佣、委托、租赁中的债权。
		③ 以债务人不作为为标的的债权。
		④ 属于从权利的债权不得单独让与，如保证债权、定金债权。
	按照当事人约定	当事人约定 非金钱债权 不得转让的， 不得对抗善意第三人 。
	依照法律规定	当事人约定 金钱债权 不得转让的， 不得对抗第三人 。
	依照法律规定	如精神损害抚慰金请求权。
债务承担	债务人将债务的全部或者部分转移给第三人的，应当经债权人同意；可以催告债权人在合理期限内予以同意，债权人未作表示的，视为不同意	
债权债务概括移转	债的主体一方将自己的债权和债务一并移转给第三人	

知识点七 债的消灭





1. 清偿：最主要和最常见的原因。

清偿人	债务人、债务人的代理人
	第三人 若第三人的清偿能使债权人得到满足，且对债权人并无不利时，第三人的清偿应为有效，债权人无正当理由不得拒绝；第三人向债权人清偿后，可取得代位求偿权，即第三人成为新的债权人代替原债权人的地位
清偿地 (履行地)	又称履行地。由双方合意选择确定，也可依给付的性质确定
	若没有约定或者约定不明确： 交付货币的，在接受货币一方所在地（一般为卖方）
	交付不动产的，在不动产所在地
	其他标的，在履行义务一方所在地（一般为卖方）
清偿期	有约定的，从其约定
	当事人未约定或者约定不明确： 债务人可以随时履行，但是应当给对方必要的准备时间
	债权人也可以随时请求履行，但是应当给对方必要的准备时间
清偿费用	运送费、包装费、汇费、登记费、通知费等
	一般由债务人承担；但因债权人原因增加的清偿费用，由债权人承担
清偿抵充 (2022 年新增)	是指债务人对同一债权人负担的数项债务种类相同，债务人的给付不足以清偿全部债务时，确定该给付抵充数项债务中某项或者某几项债务的清偿规则。
	清偿抵充顺序的基本原则：有约定从约定，无约定从指定，无指定从法定。
	【提示】约定→指定→法定 其中法定顺序：先到期→担保最少→负担最重（欠的最多的）→到期时间先后→债务比例
	债务人在履行主债务外还应当支付利息和实现债权的有关费用，其给付不足以清偿全部债务的，除当事人另有约定外，应当按照下列顺序履行：①实现债权的有关费用；②利息；③主债务。

2. 抵销

法定抵销	条件	须双方互享债权、互负债务
		须双方互负债务属于同一种类
		须主动债权已届满清偿期
		债权债务依其性质或者法律规定可以为抵销
	方式	当事人主张抵销的，应当通知对方。通知自到达对方时生效
合意抵销	当事人约定相互充抵互负债务的双方法律行为	
	方式	自双方达成抵销合意时生效

3. 提存

提存，是指债务人将无法清偿的标的物交给有关部门保存以消灭债的行为，提存成立的，视为债务人在其提存范围内已经交付标的物。

发生原因	债权人无正当理由拒绝受领
	债权人下落不明
	债权人死亡未确定继承人、遗产管理人，或者丧失民事行为能力未确定监护人
	法律规定的其他情形
主体	提存人、提存机关、债权人
效力	自提存成立之日起，债权人和债务人之间的债权债务关系即归于消灭
	提存物的所有权自提存成立之时起移转于债权人
	提存物在提存期间所产生的孳息归债权人所有





提存物在提存期间毁损、灭失的风险由 债权人 承担
提存费用由债权人负担
债权人可以随时领取提存物（自提存之日起 5 年内不行使，提存物扣除提存费用后归国家所有）
提存期间，债权人对债务人负有到期债务的，在债权人未履行债务或者提供担保之前，提存部门根据债务人的要求应当拒绝其领取提存物
提存期间，债权人未履行对债务人的到期债务，或者债权人向提存部门书面表示放弃领取提存物权利的，债务人负担提存费用后有权取回提存物

4. 免除

免除，是指债权人放弃债权的法律行为。须债务人接受方可达到消灭债的效果。

免除作为民事法律行为，适用民事法律行为的相关规定，可以附条件，也可以附期限。

5. 混同

混同，是指债权和债务同归于一人的事实。如企业合并、继承、债权债务的概括承受等。

债的关系因混同而消灭，但是损害第三人利益的除外。

第二节 合同法

合同的法律特征：①合同是一种法律事实；②合同属于法律事实中的行为；③合同属于表意行为；④合同属于民事法律行为；⑤合同是双方法律行为。

知识点一 合同的分类

是否互负给付义务	单务合同	赠与合同、保证合同
	双务合同	买卖合同、租赁合同
是否须支付对价	有偿合同	买卖合同、租赁合同
	无偿合同（不适用善意取得）	赠与合同、借款合同
是否须交付标的物或者完成其他给付	诺成合同	买卖合同、保证合同
	实践合同	也称要物合同，如自然人之间的借款合同、定金合同
是否予以规定并赋予特定名称	典型合同	也称有名合同，法律予以规定并赋予特定名称
	非典型合同	也称无名合同，任由当事人自由创设
是否需要具备法定形式和手续	要式合同	必须具备一定的形式和手续（书面 or 公证 or 审批）
	不要式合同	不要求具备一定的形式和手续
是否以订立另一合同为内容		预约和本约
是否严格贯彻合同相对性原则		束己合同和涉他合同
合同的效果在缔约时是否确定		确定合同和射幸合同
格式合同	提供格式条款的一方负有提示和说明义务	
	提供格式条款一方不合理地免除或者减轻其责任、加重对方责任、限制对方主要权利或者排除对方 主要权利 的格式条款无效	
复合合同	也称混合合同，由两个以上的典型合同或非典型合同的内容复合而成。复合合同虽有多数合同内容， 但仍属一个合同，发生单一合同的效力	

知识点二 合同的订立

1. 要约

要约	是指一方当事人以订立合同为目的而发出的，由相对人受领的意思表示；如自动售货机的设置	
要约邀请	是希望他人向自己发出要约的表示；如商贩的沿街叫卖、招股说明书	
要约生效时间	以 对话 方式作出	受要约人 知道 其内容时生效
	以 非对话 方式	到达 受要约人时生效





	式作出	
	采用数据电文形式	受要约人 指定 特定系统接收数据电文的：该数据电文进入 该特定 系统时生效 未指定 特定系统的：受要约人知道或应当知道该数据电文进入系统时生效

【靖点考察】

1. **到达≠看到**：要约到达受要约人，并不是指要约一定实际到达受要约人或者其代理人手中，要约只要送达到受要约人通常的地址、住所或者其他能够控制的现实或虚拟空间（如信箱或邮箱等）即为送达。

2. **到达≠知道**：即使在要约送达受要约人之前受要约人已经知道其内容，要约也不生效。

要约的撤回	撤回要约的通知应当在要约到达 受要约人前或者与要约同时 到达受要约人
要约的撤销	撤销要约的通知非对话方式应当在 受要约人发出承诺之前（没有同时） 到达受要约人；对话方式，受要约人知道且在作出承诺前可撤销。
不得撤销的要约	要约人以确定 承诺期限 或者其他形式 明示要约不可撤销 受要约人 有理由认为要约是不可撤销的，并已经为履行合同做了合理准备
要约的失效	要约被拒绝
	要约被依法撤销
	承诺期限届满，受要约人未作出承诺 受要约人对要约的内容作出实质性变更（标的、数量、质量、价款、报酬、履行期限、履行地点和方式、违约责任和解决争议方法）（视为发出新要约）

【靖点考察】

1. 要约在实际中主要看三项：标的、数量和当事人，考试中往往会多一项金额；
2. 要约邀请：内容往往不具体，拼吸引力注重广告宣传的效果。
3. 拍卖公告、招标公告、招股说明书、债券募集办法、基金招募说明书、商业广告和宣传、寄送的价目表等为要约邀请。
4. 商业广告和宣传的内容符合要约条件的，构成要约。

2. 承诺

承诺，是指受要约人向要约人作出的为成立合同而同意接受要约的意思表示，如向自动售货机中投币购物。要约一经承诺，合同即成立。

构成要件	承诺须由受要约人向要约人作出		
	承诺的内容应当与要约的内容一致		
	承诺须在承诺期限内到达要约人		
承诺的方式	应当以通知的方式作出；但是，根据交易习惯或者要约表明可以通过行为作出承诺的除外		
承诺的生效	到达要约人时生效，合同即成立		
承诺的迟到（原则无效，例外有效）	承诺人在承诺期限届满后才发出承诺；或者虽在承诺期限内发出但按照通常情形不能及时到达要约人的承诺状态	新要约	但是，要约人及时通知受要约人该承诺有效的除外
承诺的迟延（原则有效，例外无效）	承诺人在承诺期限内发出承诺，因承诺人以外的原因，导致按照通常情形本应在承诺期限内到达的承诺，在承诺期限届满后才到达要约人的承诺状态	有效承诺	但是，要约人及时通知受要约人因承诺超过期限不接受该承诺除外
承诺的撤回	撤回承诺的通知应当在承诺 到达要约人前或者与承诺同时 到达要约人		
强制缔约	如，从事公共运输的承运人不得拒绝旅客、托运人通常、合理的运输要求；向社会公众供电的供电人，不得拒绝用电人合理的订立合同要求。		

3. 免责条款和格式条款

（1）免责条款，是指当事人事先以协议免除或者限制其将来责任的合同条款。





合同中的下列免责条款无效:

①造成对方人身损害的;

②因故意或者重大过失造成对方财产损失的。

(2) 格式条款, 是指当事人为了重复使用而预先拟订, 并在订立合同时未与对方协商的条款。

为了保护合同相对人的利益, 法律对格式条款作出如下规制:

①提供格式条款的一方应当**遵循公平原则**确定当事人之间的权利和义务。

②提供格式条款的一方应当采取合理的方式**提示对方注意免除或者减轻其责任等与对方有重大利害关系的条款**, 并按照对方的要求, 对该条款予以说明。提供格式条款的一方未履行提示或者说明义务, 致使对方没有注意或者理解与其有重大利害关系的条款的, 对方可以主张该条款不成为合同的内容。

③提供格式条款一方不合理地免除或者减轻其责任、加重对方责任、限制对方主要权利的条款无效。

④提供格式条款一方排除对方**主要权利**的条款无效。

⑤对格式条款的理解发生争议的, 应当按照通常理解予以解释。

⑥对格式条款有两种以上解释的, 应当作出**不利于**提供格式条款一方的解释。

⑦格式条款和非格式条款不一致的, 应当采用非格式条款。

⑧违反法律强制性规定的格式条款无效。

知识点三 双务合同履行中的抗辩权

类型	主张人	主张事由与方式
同时履行抗辩权	双方	双务合同, 没有先后履行顺序 : 一方未履行或履行不符合约定, 对方可拒绝其相应的履行要求。
顺序履行抗辩权	后履行一方	双务合同, 有先后履行顺序: 先履行 一方未履行或履行不符合约定, 后履行方可拒绝其相应的履行要求。
不安抗辩权	先履行一方	双务合同中负有先履行义务的一方当事人, 有确切证据证明对方当事人可能无法履行义务时, 在对方当事人未履行合同或者提供担保之前, 可以暂时中止履行合同的权利。
	行使情形	应当先履行债务的当事人, 有确切证据证明对方有下列情形之一的, 可以中止履行: ① 经营状况严重恶化; ② 转移财产、抽逃资金, 以逃避债务; ③ 丧失商业信誉; ④ 有丧失或者可能丧失履行债务能力的其他情形。

知识点四 合同的解除

约定解除	当事人协商一致, 可以解除合同。
	当事人可以约定一方解除合同的事由, 解除合同的事由发生时, 解除权人可以解除合同
法定解除	因不可抗力致使不能实现合同目的
	在履行期限届满前, 当事人一方明确表示或以自己的行为表明不履行主要债务
	当事人一方迟延履行主要债务, 经催告后在合理期限内仍未履行
	当事人一方迟延履行债务或者有其他违约行为致使不能实现合同目的
解除权的行使	通知解除
	诉讼或者仲裁解除
解除权的消灭	因除斥期间届满而消灭
	法律没有规定或者当事人约定解除权行使期限, 自解除权人知道或者应当知道解除事由之日起 1 年内不





	人没有约定解除权行使期限	行使，解除权消灭 经对方催告后在合理期限内不行使的，解除权消灭
解除的效力	合同解除后，尚未履行的，终止履行；已经履行的，根据履行情况和合同性质，当事人可以请求恢复原状或者采取其他补救措施，并有权请求赔偿损失 合同因违约解除的，解除权人可以请求违约方承担违约责任	

知识点五 违约责任

1. 承担方式	强制履行	也称继续履行，由司法机关运用国家强制力，对债权“公力救济”
	赔偿损失	以完全赔偿为原则；包括实际损失和预期利益等履行利益损失
	支付违约金	约定的违约金低于造成的损失的，人民法院或者仲裁机构可以根据当事人的请求予以增加
		约定的违约金过分高于造成的损失的，人民法院或者仲裁机构可以根据当事人的请求予以适当减少
	适用定金规则	给付定金的一方违约，致使不能实现合同目的，无权请求返还定金；收受定金的一方违约，致使不能实现合同目的，应当双倍返还定金
	采取补救措施	主要有：修理、重作、更换、退货、减少价款或者报酬等

2. 缔约过失责任 vs 违约责任

	缔约过失责任	违约责任
责任产生的时间	合同订立时（生效之前）	合同履行时（生效之后）
适用范围	合同不成立、无效或者被撤销	生效合同
赔偿范围	信赖利益损失	期待利益损失
	可期待利益损失要大于或者等于信赖利益损失	

知识点六 典型合同

	单务	双务	有偿	无偿	诺成	实践	要式	不要式
买卖合同		√	√		√		——	
赠与合同	√			√	√			√
借款合同			商业借贷→有偿 民间借贷→均可		其他	自然人之间	其他	自然人之间
租赁合同		√	√		√		——	
融资租赁合同		√	√		√		√	
保理合同		√	√		√		√	
承揽合同		√	√		√			√
建设工程合同		√	√		√		√	
运输合同		√	√		客运→均可； 货运→通常诺成		——	
保管合同	——		均可			√		√
仓储合同		√	√		√		——	
委托合同	——		均可		√			√
物业服务合同		√	√		√		√	
行纪合同		√	√		√			√
中介合同		√	√		√			√
合伙合同	——		——		√			√

知识点七 买卖合同

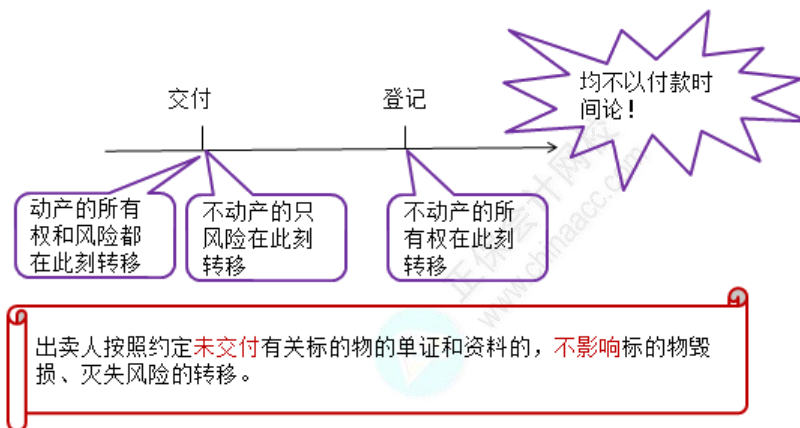
1. 标的物毁损、灭失的风险负担

一般原则	交付原则：即风险随交付而移转	
特殊原则	在途标的物	自合同成立时起由买受人承担
	未约定交付地点，标的物需运输	交付第一承运人
	因买受人原因导致迟延交付	买受人违反约定之日
	因物不符合质量要求导致买受人拒绝接受或	风险由出卖人承担





者解除合同



2. 标的物孳息的归属

标的物在交付之前产生的孳息, 归出卖人所有;

交付之后产生的孳息, 归买受人所有。

但是, 当事人另有约定的除外。

3. 买卖合同解除的特别规则

标的物包含主物和从物	主物及从物, 从物不及主物
标的物为数物的	分别解除, 但分离使价值减损的可一并解除
分批交付标的物	分批解除, 但相互依存的可一并解除
分期付款	分期付款的买受人未支付到期价款的数额达到全部价款的 1/5, 经催告后在合理期限内仍未支付到期价款的, 出卖人可以请求买受人支付全部价款或者解除合同; 出卖人解除合同的, 可以向买受人请求支付该标的物的使用费

4. 特种买卖合同

保留所有权买卖 (只能是动产; 交付时, 所有权未转移)	当事人可以在买卖合同中约定买受人未履行支付价款或者其他义务的, 标的物的所有权属于出卖人	
	出卖人对标的物保留的所有权, 未经登记, 不得对抗善意第三人	
凭样品买卖	在合同中约定以特定样品作为确定买卖合同标的物质量的标准	
	买受人不知道样品有隐蔽瑕疵的, 即使交付的标的物与样品相同, 出卖人交付的标的物的质量仍然应当符合该种物的通常标准	
试用买卖	试用期限	试用买卖的当事人可以约定标的物的试用期限。 对试用期限没有约定或者约定不明确, 依据规定仍不能确定的, 由出卖人确定。
	效力	买受人在试用期内可以购买标的物, 也可以拒绝购买。
	视为购买	试用期限届满, 买受人对是否购买标的物未作表示的。
		买受人在试用期内已经支付部分价款。 对标的物实施出卖、出租、设立担保物权等行为的 【靖点提示】行为人一旦出租、出卖、出赁即视为购买标的物(有权处分), 则相对人不能构成善意第三人, 直接继受取得物的所有权。
	使用费	没有约定或者约定不明确的, 出卖人无权请求买受人支付。
	风险	标的物在试用期内毁损、灭失的风险由出卖人承担。(风险不随交付转移)

知识点八 赠与合同

撤销权人	情形	时间
------	----	----



任意撤销	赠与人	不具有救灾、扶贫、助残等公益、道德义务性质的赠与合同；未经过公证的赠与合同	赠与财产的权利转移之前
法定撤销	赠与人	①受赠人严重侵害赠与人或其近亲属的合法权益 ②受赠人对赠与人有扶养义务而不履行 ③受赠人不履行赠与合同约定的义务	自知道或应当知道撤销事由之日起 1 年内
	赠与人的继承人、法定代理人	因受赠人的违法行为致使赠与人死亡或者丧失民事行为能力	自知道或应当知道撤销事由之日起 6 个月内

赠与人的义务与责任：

交付	将赠与的财产无偿移转给受赠人。
赔偿责任	因赠与人故意或者重大过失致使应当交付的赠与财产毁损、灭失的，赠与人应当承担赔偿责任。
瑕疵担保责任	赠与的财产有瑕疵的，赠与人不承担责任。 附义务的赠与，赠与的财产有瑕疵的，赠与人在附义务的限度内承担与出卖人相同的责任。 赠与人故意不告知瑕疵或者保证无瑕疵，造成受赠人损失的，应当承担赔偿责任。

知识点九 借款合同——民间借贷

	自然人之间（践成合同，交付成立）	自然人之外
生效时间	以现金支付的	借款人收到借款时
	以银行转账、网上电子汇款等形式支付	资金到达借款人账户时
	以票据交付的	借款人依法取得票据权利时成立
	将特定资金账户支配权授权给借款人	借款人取得对该账户实际支配权时
	约定的其他方式	实际履行完成时
利息和利率	借贷双方没有约定利息的，视为没有利息	
	对利息约定不明的，视为没有利息	对利息约定不明的，结合合同内容，并根据交易方式、交易习惯、市场报价利率等因素确定
	约定的利率超过合同成立时一年期贷款市场报价利率 4 倍的，人民法院不予支持 借款的利息不得预先在本金中扣除。利息预先在本金中扣除的，应当按照实际借款数额返还借款并计算利息	

知识点十 租赁合同

效力强化	租赁物在承租人按照租赁合同占有期限内发生所有权变动的，不影响租赁合同的效力。此即所谓的“买卖不得击破租赁”
期限	可由当事人约定，但约定的租赁期限 不得超过 20 年 超过 20 年的， 超过部分无效
不定期租赁	没有约定租赁期限或者约定不明确，依法仍不能确定的，视为不定期租赁 租赁期限 6 个月以上，未采用书面形式，无法确定租赁期限的，视为不定期租赁 租赁期届满，承租人继续使用租赁物，出租人没有提出异议的，原租赁合同继续有效，但视为不定期租赁 当事人可以随时解除合同，但是应当在合理期限之前通知对方，以给对方必要的准备时间
形式	租赁期限 6 个月以上的，应当采用书面形式
租赁物的维修	出租人应当履行租赁物的维修义务，但是当事人另有约定的除外 出租人未履行维修义务的，承租人可以自行维修，维修费用由出租人负担 因承租人的过错致使租赁物需要维修的，出租人不负担维修费用



	因维修租赁物影响承租人使用的,应当相应减少租金或者延长租期	
承租人的权利	租赁物的使用收益权	
	改善租赁物的权利（需经出租人同意；未经同意，可要求恢复原状或赔偿）	
	转租的权利	经出租人同意，可以转租给第三人
		出租人知道或者应当知道承租人转租，但是在 6 个月内未提出异议的，视为出租人同意转租
		第三人造成租赁物损失的，承租人应当赔偿损失
		承租人未经出租人同意转租的，出租人可以解除合同
	减少租金请求权	
	优先购买权（只限于房屋租赁）	出租人出卖租赁房屋的，应当在出卖之前的合理期限内通知承租人，承租人享有以同等条件优先购买的权利；但是房屋按份共有人行使优先购买权或者将房屋出卖给近亲属的除外
		通知后，承租人在 15 日内未明确表示购买的，视为放弃
		应当在拍卖 5 日前通知承租人；未参加拍卖，视为放弃
承租人的解除权	优先承租权（只限于房屋租赁）	租赁期限届满，房屋承租人享有以同等条件优先承租的权利
	不可归责于承租人的事由+致使租赁物无法使用	
	不定期租赁合同	
	租赁物危及承租人的安全或者健康的	

知识点十一 其他典型合同

1. 保理合同（有追索权的保理是非典型担保）

多个保理合同并存的效力规则：

应收账款债权人就同一应收账款订立多个保理合同，致使多个保理人主张权利的，适用下列规则：

- （1）已经登记的先于未登记的取得应收账款；
- （2）均已经登记的，按照登记时间的先后顺序取得应收账款；
- （3）均未登记的，由最先到达应收账款债务人的转让通知中载明的保理人取得应收账款；
- （4）既未登记也未通知的，按照保理融资款或者服务报酬的比例取得应收账款。

2. 运输合同

承运人迟延运输或者有其他不能正常运输情形的，应当及时告知和提醒旅客，采取必要的安置措施，并根据旅客的要求安排改乘其他班次或者退票；由此造成旅客损失的，承运人应当承担赔偿责任，但是不可归责于承运人的除外。

3. 保管合同

保管期限届满或者寄存人提前领取保管物的，保管人应当将原物及其孳息归还寄存人；保管人保管货币的，可以返还相同种类、数量的货币；保管其他可替代物的，可以按照约定返还相同种类、品质、数量的物品。

4. 行纪合同 vs 委托合同

	行纪合同（特殊的委托合同）	委托合同
谁的名义	必须以自己名义	可以以委托人名义，也可以自己名义
是否有偿	有偿	可以有偿，也可以无偿





费用承担	有行纪人自行承担，另有约定除外	委托人承担
------	-----------------	-------

(1) 1.行纪人买入、卖出物品的所有权属于委托人，风险亦由委托人承担。

(2) 行纪人与第三人订立合同的，行纪人对该合同直接享有权利、承担义务。第三人履行义务致使委托人受到损害的，行纪人应当承担赔偿责任，但行纪人与委托人另有约定的除外。

(3) 行纪人须按委托人的指示完成行纪行为。

行纪人低于委托人指定的价格卖出	经委托人同意。
行纪人高于委托人指定的价格买入	未经同意，行纪人补偿差额
行纪人高于委托人指定的价格卖出	可以按照约定增加报酬。
行纪人低于委托人指定的价格买入	没有约定或约定不明确，依照《民法典》的规定仍不能确定，该利益属于委托人

(4) 行纪人须负担行纪费用。

行纪人处理委托事务支出的费用，由行纪人负担，但当事人另有约定的除外。

(5) 行纪人卖出或者买入具有市场定价的商品，除委托人有相反的意思表示外，行纪人自己可以作为买受人或者出卖人，并且仍然可以请求委托人支付报酬。

5.承揽合同

承揽合同，是指承揽人按照定作人的要求完成工作，交付工作成果，定作人按约定接受工作成果并支付报酬的合同。

承揽人须亲自履行义务。

(1) 承揽人将其承揽的“主要工作”交由第三人完成的，应当就该第三人完成的工作成果向定作人负责（承揽人向定作人负责，不是第三人）；未经定作人同意的，定作人可以解除合同。

(2) 定作人未向承揽人支付报酬或者材料费等价款的，承揽人对完成的工作成果享有“留置权”或者有权拒绝交付，但是当事人另有约定的除外。

(3) 承揽人应当妥善保管定作人提供的材料以及完成的工作成果，因保管不善造成毁损、灭失的，应当承担赔偿责任。

(4) 定作人的解约权

法定解除权	承揽人未经定作人同意将主要承揽工作交由第三人完成的，定作人可以解除合同。
任意解除权	定作人可以不作解释任意解除合同，但解除造成承揽人损失的，应当赔偿损失。

6.建设工程合同（工程价款优先受偿权）

建设工程合同，是指承包人进行工程建设，发包人支付价款的合同。包括工程勘察、设计、施工合同。

建设工程合同应当采用书面形式。

建设工程合同的承包人应当具备相应资质，且须自行完成建设工程主体结构的施工。

发包	发包人不得将应当由一个承包人完成的建设工程支解成若干部分发包给数个承包人。
分包	总承包人或者勘察、设计、施工承包人经发包人同意，可以将自己承包的部分工作交由第三人完成。
	第三人就其完成的工作成果与总承包人或者勘察、设计、施工承包人向发包人承担连带责任。
	禁止分包单位将其承包的工程再分包。
转包	承包人不得将其承包的全部建设工程转包给第三人或者将其承包的全部建设工程支解以后以分包的名义分别转包给第三人。





7. 中介合同双务、有偿、诺成、不要式合同。

(1) 委托人的义务

支付报酬	中介人促成合同成立的，委托人应当按照约定支付报酬。 委托人在接受中介人的服务后，利用中介人提供的交易机会或者媒介服务，绕开中介人直接订立合同的，应当向中介人支付报酬。
支付中介费用	中介人未促成合同成立的，虽不得请求支付报酬，但是，可以按照约定请求委托人支付从事中介活动支出的必要费用。

(2) 中介人的义务

负担中介费用。中介人促成合同成立的，**中介活动的费用由中介人负担。**

第三节 侵权责任法

知识点一 侵权责任的归责原则

过错责任原则 (基本归责原则)	以过错作为归责的依据或者标准，无过错即无责任。行为人的过错须由被侵权人举证证明；一般侵权行为均适用
过错推定责任原则	行为人须证明自己没有过错方能免责；否则法律即推定行为人有过错
无过错责任原则	不论行为人有无过错，法律规定应当承担侵权责任

知识点二 侵权责任的构成要件

	过错责任、过错推定责任	无过错责任
损害	√	√
加害行为违法	√	√
加害行为与损害之间存在因果关系	√	√
行为人过错	√ (过错推定需被告自证无错，否则就是有错)	×

知识点三 免除责任和减轻责任事由

主要包括依法执行职务、正当防卫、紧急避险、紧急救助、自甘冒险、自助行为、与**有过错**（2022 年新增：被侵权人对同一损害的发生或者扩大有过错的，可以减轻侵权人的责任）、受害人故意、第三人行为、不可抗力。

知识点四 机动车交通事故责任

机动车之间发生交通事故	由有过错的一方承担赔偿责任。 双方都有过错的，按照各自过错的比例分担责任。
机动车与非机动车驾驶人、行人之间发生交通事故	非机动车驾驶人、行人没有过错的，由机动车一方承担赔偿责任。 有证据证明非机动车驾驶人、行人有过错的，根据过错程度适当减轻机动车一方的赔偿责任。 机动车一方没有过错的，承担不超过 10% 的赔偿责任。（没错也要担一点，所以警示司机，请注意路况）





	交通事故的损失是由非机动车驾驶人、行人故意碰撞机动车造成的，机动车一方不承担赔偿责任。（碰瓷）
--	---

【靖点提示】网络用户、网络服务提供者责任均属于过错责任，包括单独责任和连带责任。（2022 年新增）

知识点五 常见侵权责任的归责（做案例型题，发现谁错谁肯定要负责，这一步过后再考虑过错推定和无过错责任）

过错推定责任原则	1.无民事行为能力人在教育机构学习生活期间遭受人身损害，教育机构过错推定 【对比】限制民事行为能力人在学校或者其他教育机构学习、生活期间受到人身损害适用过错责任
过错推定责任原则	2.动物园的动物致人损害的，推定动物园存在过错
	从建筑物中抛掷物品或者从建筑物上坠落的物品造成他人损害
	建筑物、构筑物或者其他设施及其搁置物、悬挂物发生脱落、坠落造成他人损害
	堆放物倒塌、滚落或者滑落造成他人损害
	因林木折断、倾倒或者果实坠落等造成他人损害
	在公共场所或者道路上挖掘、修缮安装地下设施等造成他人损害
	窖井等地下设施造成他人损害
无过错责任原则	1.无、限制民事行为能力人致人损害，监护人承担无过错替代责任
	2.因产品存在缺陷造成他人损害的产品责任
	3.环境污染和生态破坏责任
	4.高度危险责任
	5.饲养动物损害责任
	6.雇主责任/用人者责任
	7.机动车与非机动车驾驶人、行人之间发生交通事故责任
	8.因药品、消毒产品、医疗器械的缺陷，或者输入不合格的血液医疗损害责任
	9.医疗机构及其医务人员泄露患者的隐私和个人信息，或者未经患者同意公开其病历资料的医疗损害责任
	10.建筑物、构筑物或者其他设施倒塌、塌陷
	11.在公共道路上堆放、倾倒、遗撒妨碍通行的物品造成他人损害

部分医疗损害责任
(剩余的医疗损害责任都是过错责任)

部分建筑物和物件损害责任
(剩余的建筑物和物件损害责任都是过错推定责任)

知识点六 债权 vs 物权：

	债权：合同	物权：所有权
在权利作用上	请求权	支配权
在权利性质上	相对权	绝对权和对世权
在权利效力上	相容性	排他性
在权利实现上	不具有优先力	具有优先力
在追及效力上	不具有追及效力	具有追及效力
在客体上	特定给付（行为）	物
在权利满足上	因消灭（清偿）得到满足	因其存续得到满足

知识点七 侵权责任的承担方式

承担民事责任的方式中，可适用于侵权责任的方式包括损害赔偿、停止侵害、排除妨碍、消除危险、返还财产、恢复原状、赔礼道歉、消除影响、恢复名誉共九种方式。

其中，损害赔偿是侵权责任最主要的责任方式，也是适用最广泛的侵权责任方式，包括补偿性损害赔偿、惩罚性赔偿和精神损害赔偿。损害赔偿责任承担的前提是须有损害后果。

