



第九章 债法

【知识点】债的保全

(一) 代位权

1. 债权人代位权的行使条件

(1) 债务人怠于行使其债权以及与该债权有关的从权利。

【注意】“怠于行使”权利是指债务人不履行其对债权人的到期债务，又不以诉讼或仲裁方式向相对人主张其享有的债权或者与该债权有关的从权利。

(2) 须有保全到期债权的必要。

(3) 须债权人的债权已届履行期。

【注意】法律另有规定的，不受“到期”条件限制。

如民法典规定，债权人的债权到期前，债务人的债权或者与该债权有关的从权利存在诉讼时效期间即将届满或者未及时申报破产债权等情形，影响债权人的债权实现的，债权人可以代位向债务人的相对人请求其向债务人履行、向破产管理人申报或者作出其他必要的行为。

2. 债权人代位权的行使

代位权的行使	具体规定
(1) 行使方法	必须通过诉讼方式行使
(2) 行使范围	以债务人的债权额和债权人的债权额为限
(3) 行使权利	以非专属于债务人自身的权利为限
(4) 行使费用	债权人行使代位权的必要费用，由债务人负担

【注意】专属于债务人自身的权利包括：

① 抚养费、赡养费或者扶养费请求权；

② 人身损害赔偿请求权；

③ 劳动报酬请求权，但是超过债务人及其所扶养家属的生活必需费用的部分除外；

④ 请求支付基本养老保险金、失业保险金、最低生活保障金等保障当事人基本生活的权利；

⑤ 其他专属于债务人自身的权利。

3. 债权人代位权行使的效力

(1) 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。

(2) 相对人对债务人的抗辩，可以向债权人主张。

(二) 撤销权

1. 债权人撤销权的行使条件

(1) 须有债务人将财产赠与他人、放弃债权、为他人债务提供担保、放弃债权担保、恶意延长到期债权的履行期限、以明显不合理的低价转让财产、以明显不合理的高价受让他人财产、以明显不合理的价格实施互易财产、以物抵债、出租或者承租财产、知识产权许可使用等减少其财产或者增加其财产负担的行为。

【合同编通则解释】转让价格未达到交易时交易地的市场交易价或者指导价 70% 的，一



般可以认定为“明显不合理的低价”；

受让价格高于交易时交易地的市场交易价或者指导价 30% 的，一般可以认定为“明显不合理的高价”。

债务人与相对人存在亲属关系、关联关系的，不受前款规定的 70%、30% 的限制。

(2) 债务人减损责任财产的行为，将导致债权不能实现。

(3) 须债务人的行为在债权成立之后所为。

(4) 对于有偿行为，须债务人于行为之际主观上存有恶意且须债务人的相对人知道或者应当知道债务人的该恶意。

2. 债权人撤销权的行使

撤销权的行使	具体规定
(1) 行使方法	以债权人自己的名义起诉
(2) 行使期限	应当自债权人 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 行为发生之日起 5 年内 不行使的，撤销权消灭
(3) 行使范围	以债权人的债权额为限
(4) 行使费用	因行使撤销权而支出的必要费用，由债务人负担

3. 债权人撤销权行使的效力

(1) 债务人的处分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。

(2) 债务人的处分行为被撤销后，第三人因该行为取得的财产**应返还债务人**。

(3) 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。**

【知识点】保证

保证合同	合同当事人以外的第三人向债权人担保债务人履行合同义务的协议
特征	单务、无偿、诺成、要式、从合同
合同形式	(1) 可以是单独订立的书面合同，也可以是主债权债务合同中的保证条款 (2) 第三人 单方以书面形式 向债权人作出保证，债权人 接收且未提出异议 的，保证合同成立
合同变更	(1) 转债权，应通知保证人；转债务，经保证人同意，另有约定除外 (2) 第三人加入债务或擅自变更履行期限，保证不受影响 (3) 擅自变更主债权债务，减轻按变更后，加重按变更前
保证人	(1) 机关法人 不得为保证人，但是经国务院批准为使用外国政府或者国际经济组织贷款进行转贷的除外 (2) 以 公益为目的 的非营利法人、非法人组织不得为保证人
保证方式	一般保证、连带责任保证 保证方式没约或约定不明的，按一般保证（有先诉抗辩权） 一般保证人失去先诉抗辩权： (1) 债务人下落不明，且无财产可供执行；(2) 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



保证范围	(1) 有约定, 按约定 (2) 无约定: 主债权及其利息、违约金、损害赔偿金和实现债权的费用	
保证期间	不变期间, 不发生中断、中止、延长	
	(1) 有约定, 按约定 (2) 无约定、约定不明: 自主债务履行期限届满日起 6 个月 ; 履行期没约或约定不明, 自宽限期届满之日 6 个月 (3) 纳税保证期间自纳税人缴纳税款期限届满之日 60 日 【提示】 债权人与保证人约定的保证期间 早于主债务履行期或与主债务履行期同时届满, 视为没有约定	
诉讼时效	(1) 一般保证: 从保证人拒绝承担保证责任的权利消灭之日 (2) 连带责任保证: 从债权人请求保证人承担保证责任之日	
共同保证	(1) 同一债务有 2 个以上保证人, 按约定的保证份额 , 承担保证责任 (2) 没有约定 份额, 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	
共同担保	没约或约定不明, 债务人自己提供的物的担保的, 应当先就该物的担保实现债权 (先物保后人保) 没约或约定不明, 第三人提供物的担保的, 债权人可以就物的担保实现债权, 也可以请求保证人承担保证责任 (物保人保没先后)	担保人承担责任后, 有权向债务人追偿
最高额保证	约定在最高债权额限度内就一定期间连续发生的债权提供保证	

【提示】 保证合同无效的法律责任

主合同	保证合同	债权人	保证人	责任承担
有效	无效	有过错	有过错	保证人承担 ≤ 不能清偿债 1/2
		无过错	有过错	保证人承担债务人不能清偿部分
		有过错	无过错	保证人不承担责任
无效	无效	——	无过错	保证人不承担责任
		——	有过错	保证人承担 ≤ 不能清偿部分 1/3

【速记】 保证人无过错不担责; 从合同无效, 两人有错担 1/2, 自己有错补充; 主从合同无效, 有错担 1/3

【知识点】 双务合同履行中的抗辩权

同时履行抗辩权	主张当事人	双务合同的双方当事人
	主张事由与方式	(1) 双务合同, 没有先后履行顺序 , 应同时履行。 (2) 若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
后履行抗辩权	主张当事人	后履行一方
	主张事由与方式	(1) 双务合同, 有先后履行顺序 (2) 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	主张当事人	先履行一方
	主张事由与方式	<p>双务合同，应当先履行一方有确切证据证明对方存在下列情形之一，可以中止履行：</p> <p>(1) 经营状况严重恶化；</p> <p>(2) 转移财产、抽逃资金，以逃避债务；</p> <p>(3) 丧失商业信誉；</p> <p>(4) 有丧失或者可能丧失履行债务能力的其他情形。</p> <p>规律：对方不能还债</p>
	行使效力	<p>(1) 当事人依法中止履行的，应及时通知对方。对方提供适当担保的，应当恢复履行。</p> <p>(2) 中止履行后，对方在合理期限内未恢复履行能力且未提供适当担保的，视为以自己的行为表明不履行主要债务，中止履行的一方可以解除合同并可以请求对方承担违约责任。</p> <p>(3) 当事人没有确切证据中止履行的，应当承担违约责任。</p>

【知识点】买卖合同

1. 一般规定

概念	转移标的物的所有权于买受人，诺成、双务、有偿合同
卖方义务	<p>(1) 按约定交货或提货单证及资料，转移所有权</p> <p>(2) 瑕疵担保义务，包括品质瑕疵担保义务和权利瑕疵担保义务</p>
买方义务	付款、领货和法定或约定期间验货
孳息归属	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，另约定除外
从物	主物转让的，从物随主物转让，法定或另约定除外

2. 风险负担

一般情况	标的物毁损、灭失的风险，在标的物 交付之前由出卖人 承担， 交付之后由买受人 承担，法定或另约定除外
买受人违约	因买受人的原因致使标的物未按约定期限交付，买受人 自违反约定时 起承担风险
	按约定或依规定将标的物置于交付地点，买受人违约没有收取的，风险 自违反约定时 起由买受人承担
	【提示】 标的物不符合质量， 致使不能实现合同目的 ，买受人可以拒绝接受标的物或解除合同，风险由出卖人承担
在途标的物	毁损、灭失的风险自 合同成立时 起由买受人承担，另约定外
交付承运人	按约定将标的物运送至买受人 指定地点并交付给承运人后 ，风险由买受人承担
	没约定交付地点或约定不明，标的物需要运输的，出卖人将标的物 交付给第一承运人后 ，风险由买受人承担





单证资料	未交付单证和资料，不影响风险转移
------	------------------

3. 买卖合同的特殊解除规则

主物、从物	(1) 因标的物主物不符合约定而解除合同的， 解除合同的效力及于从物 (2) 因标的物的从物不符合约定被解除的， 解除的效力不及于主物
数物	标的物为数物，其中一物不符合约定的，买受人可以就该物解除。但是，该物与他物分离使标的物的价值显受损害的，买受人可以就数物解除合同
分批交付	(1) 一批不交付或者交付不符合约定， 致使该批标的物不能实现合同目的的 ，买受人可以就该批标的物解除 (2) 一批不交付或者交付不符合约定，致使之后其他各批标的物的交付不能实现合同目的的，买受人可以就该批以及之后其他各批标的物解除 (3) 一批标的物解除，该批与其他各批标的物相互依存的，可以就交付和未交付的各批标的物解除
分期付款	(1) 买受人 未支付到期价款 达到全部价款 1/5 ， 催告后 合理期限内仍未支付，出卖人可以请求买受人支付 全部价款或者解除合同 (2) 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. 所有权保留买卖合同

概念	约定买受人未履行支付价款或其他义务，标的物的所有权属于出卖人
适用对象	适用于动产， 不适用于不动产
效力	(1) 未经登记，不得对抗善意第三人 (2) 利益、风险及责任随交付而转移
出卖人取回权	(1) 买受人未按约定支付价款，经催告后在合理期限内仍未支付 (2) 未按照约定完成特定条件 (3) 将标的物出卖、出质或者作出其他不当处分
取回权受限	(1) 买受人已经支付标的物总价款的 75% 以上，不得主张取回 (2) 上述情形 (3)，第三人已经善意取得标的物所有权或者其他物权，不得主张取回

5. 凭样品买卖合同

样品封存	应当封存样品并可以对质量说明，交付的标的物应当与样品及其说明的质量相同
隐蔽瑕疵	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，质量仍应当符合合同种物的通常标准

6. 试用买卖合同

试用期	(1) 当事人可以约定试用期限 (2) 没约定或约定不明，依据规定仍不能确定的，由出卖人确定
视为购买	试用期满，买受人对是否购买标的物 未作表示 的， 视为购买
买	买受人在试用期内已支付部分价款或对标的物出卖、出租、设立担保物权，视为同意购买





使用费	没约或约定不明，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

