

注册会计师
经济法
冲刺班

授课教师：章珩

第二章 基本民事法律制度

第二章 基本民事法律制度

一：民事法律行为的成立与生效

（一）民事法律行为的成立

民事法律行为的成立即民事法律行为从无到有，其所解决的是“是否存在”一个法律行为的问题，而不关注该法律行为“是否有效”，即能否发生行为人期望的法律效果。因此，法律行为的成立是“事实层面的评价”，而非“法律价值层面的评判”。

第二章 基本民事法律制度

1. 民事法律行为的一般成立要件

（1）当事人

民事法律行为的当事人包括自然人、法人、非法人组织和国家。

【提示】民事法律行为的成立并不要求当事人具有行为能力，也就是说，一个无行为能力人实施的法律行为，只要满足其他成立要件，也能成立。

第二章 基本民事法律制度

（2）意思表示

意思表示的构成	意思（当事人内心欲发生某种法律上效果的意思）+表示（以一定的方式表示于外部）	
意思表示的方式	明示方式	①口头形式 ②书面形式 ③身体动作（肢体语言）
	默示方式	①行为推定 【举例】自动售货机属于以推定方式发出的买卖要约；投币购买饮料的行为属于以推定方式作出买卖的承诺。 ②沉默（只有法律有明文规定或当事人双方有约定时） 【举例】继承开始后，继承人放弃继承的，应当在遗产处理前作出放弃继承的表示；没有表示的，视为接受继承。

第二章 基本民事法律制度

续表

意思表示的生效时间	无相对人的意思表示	自意思表示完成时生效（遗嘱、抛弃所有权）
	有相对人的意思表示	①对话的意思表示，相对人知道其内容时生效（在水果摊买水果） ②非对话的意思表示，自到达相对人时生效（通过电子邮件要约） 【例外】双方根据交易习惯或要约要求以行为方式做出承诺的，自行为作出时生效。
意思表示的撤回	意思表示可以撤回；撤回意思表示的通知应当在意思表示到达相对人前或者与意思表示同时到达相对人。	

第二章 基本民事法律制度

【提示】即便是当事人因受欺诈、受胁迫及重大误解而作出的不真实不自由（有瑕疵）的意思表示，也不影响法律行为的成立。

（3）标的

标的，即法律行为的内容。

【提示】标的是否合法并不影响法律行为的成立。

第二章 基本民事法律制度

2. 民事法律行为的特别成立要件

（1）双方法律行为

双方法律行为的成立，除了应满足上述一般要件之外，还要求双方当事人意思表示达成一致。

（2）实践性法律行为

实践性法律行为的成立，除了应满足上述要件之外，还要求行为人交付标的物，如保管合同。

（3）要式法律行为

要式法律行为的成立，除了应满足上述要件之外，还要求采用法定的特殊形式或履行特定的程序。

第二章 基本民事法律制度

【案例】教授甲举办学术讲座时，在礼堂外的张贴栏中公告其一部新著的书名及价格，告知有意购买者在门口的签字簿上签名。学生乙未留意该公告，以为签字簿是为签到而设，遂在上面签名。问：乙的行为是否构成意思表示？

第二章 基本民事法律制度

【答案解析】乙的行为不是意思表示。意思表示是指行为人将内心的欲发生某种法律上效果的意思以一定的方式表现于外部，被相对人了解的过程。教授甲公告其新著的书名及价格的行为属于“要约”，即向不特定人发出的欲与对方订立买卖合同的意思表示，学生乙虽有签名行为，但由于其欠缺订立合同的意思，故该签名行为不是意思表示，不构成“承诺”。因此，双方之间并未成立买卖合同。

第二章 基本民事法律制度

（二）民事法律行为的生效

1. 民事法律行为的成立与生效的关系

（1）成立是生效的前提：未成立则谈不上生效。

（2）大多数情况下，民事法律行为的成立与生效是一致的：成立时即具有法律效力。

第二章 基本民事法律制度

2. 民事法律行为的生效要件

（1）实质要件

①主体具备相应的民事行为能力

【提示 1】限制行为能力人只能独立实施接受奖励、赠与、报酬等纯获利益的以及与其年龄和智力发育程度相当的民事法律行为，否则，效力待定。

【提示 2】无行为能力人只能实施接受奖励、赠与、报酬等纯获利益的民事法律行为，否则一律无效。

第二章 基本民事法律制度

【提示3】法人或其他组织超越经营范围订立合同，人民法院不因此认定合同无效，但违反国家限制经营、特许经营以及法律、行政法规禁止经营规定的除外。

第二章 基本民事法律制度

②意思表示真实

【提示】意思表示不真实的民事法律行为的效力存在两种情形：①以虚假的意思表示所为的法律行为，无效；②受欺诈、受胁迫、显失公平、重大误解所为的法律行为，可撤销。

③不违反法律、行政法规的强制性规定

意思表示的内容不得违反法律强制性规定或禁止性规范，否则，无效。

第二章 基本民事法律制度

(2) 形式要件

①口头形式：当面对谈、电话交谈、微信语音

②书面形式：包括数据电文和电子邮件

③推定形式：通过“积极行为”推定

④沉默形式：通过消极不作为代替意思表示

【提示】沉默作为法律行为的形式，必须以法律有明文规定或当事人双方有约定为前提，如效力待定的民事法律行为中，经过相对人催告，追认权人在一个月内未作表示的，视为拒绝追认。

第二章 基本民事法律制度

高频考点：无效民事法律行为

(一) 无效民事法律行为的特征

1. 自始无效（天生无效）——从行为开始之时即无效。

2. 当然无效（无需主张）——不论当事人是否主张，也不论是否经过人民法院或仲裁机构确认，皆无效。

3. 绝对无效（无法补正）——无效原因不可能消除，不可能转化为有效。

第二章 基本民事法律制度

(二) 部分无效

(1) 定金不能超过主合同标的金额的 20%，超过部分无效。

(2) 抵押权人（质权人）在债务履行期届满前，不得与抵押人（出质人）约定债务人不履行到期债务时抵押（质押）财产归债权人所有，该约定无效，但不影响整个抵押合同或质押合同的效力。

(3) 民间借贷合同中约定的利率不能超过年利率 36%，超过部分无效。

第二章 基本民事法律制度

(4) 租赁合同中约定的租赁期限不能超过 20 年，超过期限无效。

(5) 建设工程合同中约定的垫资利息计算标准高于中国人民银行发布的同期同类贷款利率的部分无效。

第二章 基本民事法律制度

(三) 无效民事法律行为的类型

1. 无民事行为能力人独立实施的民事法律行为无效

【例外】无民事行为能力人独立实施的接受赠与、奖励、获得报酬等纯获益的行为以及细小的日常生活方面的法律行为（如购买文具、乘坐交通工具），有效

2. 以虚假的意思表示实施的民事行为无效

以虚假的意思表示隐藏的民事法律行为的效力，依照有关法律规定处理。

第二章 基本民事法律制度

【案例】某一线当红女星，主演某清纯偶像剧，与制片方签订了演出合约，约定片酬为税前 3000 万，但为了避税，双方另行签订了一份片酬为税前 1000 万元的合同，并以此作为申报纳税材料。

- 3. 恶意串通损害他人合法权益的民事法律行为
- 4. 违反强制性规定或者公序良俗的民事法律行为
 - (1) 此处的“法律”包括法律和行政法规，但不包括地方性法规和行政规章。
 - (2) 此处的“法律”特指强制性规范中的效力规范，即并非违反法律的行为一律无效。

第二章 基本民事法律制度

二：可撤销的民事法律行为

- (一) 可撤销民事法律行为的种类
 - 1. 因重大误解而为的民事法律行为

重大误解，是指当事人对民事法律行为的性质、对方当事人、标的物的品种、质量、数量等发生错误认识，并由此做出违背真意的意思表示，从而受到较大损失。

第二章 基本民事法律制度

- 2. 显失公平的民事法律行为

显失公平，是指一方利用对方处于危困状态、缺乏判断能力，导致双务合同当事人的权利义务明显不对等，违反公平、等价有偿原则。

【提示】判断法律行为是否显失公平的时间点应当为“法律行为成立时”。

第二章 基本民事法律制度

- 3. 受欺诈、受胁迫而为的民事法律行为
 - (1) 一方欺诈、胁迫另一方，被欺诈方、被胁迫方享有撤销权。
 - (2) 第三人欺诈、胁迫
 - ①第三人欺诈合同一方，被欺诈方行使撤销权以相对人对第三方欺诈知情为前提。
 - ②第三人胁迫合同一方，无论相对人于订立合同时是否知悉第三人的胁迫行为，受胁迫人均享有撤销权。

第二章 基本民事法律制度

(二) 撤销权

性质	形成权
行使主体	①欺诈、胁迫、乘人之危显失公平行为的“受损害方” ②重大误解行为的行为人
行使方式	诉讼或仲裁
行使期限 (除斥期间)	①欺诈、显失公平——知道或应当知道撤销事由之日起（主观标准）1 年 ②胁迫——胁迫行为终止之日 1 年 ③重大误解——知道或应当知道撤销事由之日起（主观标准）3 个月 最长期限：民事法律行为发生之日起（客观标准）5 年
法律后果	①自始无效 ②不影响其中独立存在有关解决争议方法的条款的效力

	③返还财产、赔偿损失、追缴财产
--	-----------------

第二章 基本民事法律制度

高频考点：效力待定民事法律行为

	限制民事行为能力人实施的超出行为能力范围的法律行为	无权代理人实施的法律行为
追认权人	法定代理人	被代理人
拒绝追认的后果	法律行为无效	①相对人善意：善意相对人有权请求行为人（无权代理人）履行债务或者就其受到的损害请求行为人赔偿，但赔偿范围不得超过被代理人追认时相对人所能获得的利益； ②相对人恶意：相对人和行为人按照各自的过错承担责任
相对人的催告权	如果经相对人催告后1个月内，法定代理人未作表示的，视为拒绝追认	
相对人的撤销权	在合同被追认之前，善意相对人有权撤销（通知的方式作出）	

第二章 基本民事法律制度

【知识点总结】无效民事法律行为、可撤销民事法律行为和效力待定民事法律行为比较

比较项	无效行为	可撤销行为	效力待定行为
效力	①自始无效 ②绝对无效 ③当然无效	①被撤销之前，有效； ②一旦被撤销，自始无效	①经过追认，有效； ②被拒绝追认，无效
原因	①内容违法 ②主体无行为能力	意思表示有瑕疵	①主体是限制行为能力人 ②行为人无代理权

第二章 基本民事法律制度

比较项	无效行为	可撤销行为	效力待定行为
除斥期间	无	①欺诈、显失公平——知道或应当知道撤销事由之日起（主观标准）1年 ②胁迫——胁迫行为终止之日1年 ③重大误解——知道或应当知道撤销事由之日起（主观标准）3个月	经相对人催告后1个月内，法定代理人未作表示的，视为拒绝追认

		④最长期限：民事法律行为发生之日起 (客观标准) 5 年	
--	--	---------------------------------	--

第二章 基本民事法律制度

高频考点：代理权滥用、无权代理和表见代理

(一) 代理权滥用

1. 自己代理

行为人以被代理人名义与自己实施民事法律行为——经被代理人同意或追认——有效。

2. 双方代理

行为人代理双方当事人为法律行为——被代理的双方同意或追认——有效

第二章 基本民事法律制度

3. 代理人与第三人恶意串通

代理人和第三人恶意串通，损害被代理人合法权益的，代理人和相对人应当承担连带责任。

【提示】代理权滥用的前提是代理人有代理权，此点区别于无权代理和表见代理。

第二章 基本民事法律制度

(二) 无权代理

1. 无权代理的三种情形

(1) 没有授予代理权；

(2) 超越代理权；

(3) 代理权终止。

2. 无权代理的法律效力——效力待定

第二章 基本民事法律制度

(三) 表见代理

1. 构成要件

(1) 行为人无代理权

(2) 相对人善意

(3) 客观上有使相对人相信无权代理人具有代理权的情形——与被代理人的过失有关

①行为人持有被代理人的介绍信或盖有印章的空白合同书；

②无权代理人曾被授予代理权，且代理期限尚未结束，但是代理权实际上已经终止。

第二章 基本民事法律制度

2. 法律效果：

(1) 被代理人不享有追认权

(2) 相对人享有选择权：既可以主张狭义无权代理，也可以主张表见代理

(3) 被代理人向无权代理人的追偿权

第二章 基本民事法律制度

三：诉讼时效的起算、中止和中断

(一) 诉讼时效的起算

1. 普通诉讼时效和特别诉讼时效的起算

(1) 一般规则（主观标准）——诉讼时效自权利人知道或应当知道被侵害以及义务人之

日

第二章 基本民事法律制度

(2) 具体情形

- ①附有履行期限的债的请求权——清偿期届满之日
- ②分期履行的债权请求权——最后一期履行期限届满之日
- ③未定履行期限的债权请求权——宽限期满，或首次请求遭拒绝之日
- ④附条件的或附期限的债的请求权——条件成就或期限届满之日

第二章 基本民事法律制度

- ⑤请求他人不作为的债权的请求权——权利人知道义务人违反不作为义务时
- ⑥国家赔偿——国家机关及其工作人员行使职权时的行为被依法确认为违法之日
- ⑦行为能力欠缺者对其法定代理人的请求权——法定代理终止之日
- ⑧未成年人遭受性侵害的损害赔偿请求权——受害人年满十八周岁之日

2. 最长诉讼时效的起算（客观标准）——权利被侵害之日起

第二章 基本民事法律制度

(二) 诉讼时效的中止

- 1. 中止事由
 - (1) 不可抗力
 - (2) 权利被侵害的无民事行为能力人、限制民事行为能力人没有法定代理人，或者法定代理人死亡、丧失代理权、丧失行为能力；
 - (3) 继承开始后未确定继承人或者遗产管理人；
 - (4) 权利人被义务人或者其他人控制无法主张权利；
 - (5) 其他导致权利人不能主张权利的客观情形。

第二章 基本民事法律制度

- 2. 中止事由发生的时间：最后 6 个月内
- 3. 计算规则：诉讼时效暂停计算，从中止时效的原因消除之日起，“继续计算”六个月。

第二章 基本民事法律制度

(三) 诉讼时效的中断

1. 中断事由

(1) 起诉

第二章 基本民事法律制度

接受请求的机关类型	请求的具体事项	发生中断的起始时间
请求“法院”	①提起民事诉讼；	提交起诉状或者口头起诉之日
	②申请支付令； ③申请破产、申报破产债权； ④为主张权利而申请宣告义务人失踪或死亡； ⑤申请诉前财产保全、诉前临时禁令等诉前措施； ⑥申请强制执行；	提出申请之日

	⑦申请追加当事人或者被通知参加诉讼； ⑧在诉讼中主张抵销； ⑨其他与提起诉讼具有同等诉讼时效中断效力的事项。	
--	--	--

第二章 基本民事法律制度

接受请求的机关类型	请求的具体事项	发生中断的起始时间
请求“仲裁机关”	申请仲裁	提出申请之日
请求“其他争议解决机关、组织”	权利人向人民调解委员会以及其他依法有权解决相关民事纠纷的国家机关、事业单位、社会团体等社会组织提出保护相应民事权利的请求	提出请求之日
请求“公检法”	权利人向公安机关、人民检察院、人民法院报案或者控告，请求保护其民事权利的，诉讼时效从其报案或者控告之日起中断。	报案或者控告之日

第二章 基本民事法律制度

(2) 权利人向义务人提出履行请求

①一方直接向对方送交主张权利文书，对方在文书上签字、盖章或者能够以其他方式证明该文书到达对方当事人的。

②一方以发送信件或者数据电文方式主张权利，信件或者数据电文到达或者应当到达对方的。

③一方为金融机构，依照法律规定或者当事人约定从对方当事人账户中扣收欠款本息的。

第二章 基本民事法律制度

④一方下落不明，对方在国家级或者下落不明一方住所地的省级有影响的媒体上刊登具有主张权利内容的公告的。

⑤权利人对同一债权中的部分债权主张权利，诉讼中断的效力及于剩余债权，但权利人明确表示放弃剩余债权的情形除外。

(3) 义务人同意履行义务

义务人作出分期履行、部分履行、提供担保、请求延期履行、制定清偿债务计划等承诺或者行为，均属于义务人同意履行义务的行为。

第二章 基本民事法律制度

(4) 中断的特殊规定

①连带之债——“一断都断”

对于连带当事人中的一人发生诉讼时效中断效力的事由，对其他连带当事人也发生诉讼时效中断的效力。

②债权人的代位权——“一箭双雕”

债权人提起代位权诉讼的，对债权人的债权和债务人的债权均发生诉讼时效中断的效力。

第二章 基本民事法律制度

③债的移转——“通知到达”

(a) 债权转让的，应当认定诉讼时效从债权转让通知到达债务人之日起中断。

(b) 债务承担情形下，构成原债务人对债务承认的，应当认定诉讼时效从债务承担意思表示（通知）到达债权人之日起中断。