**选修二《法律与生活》易错点**

**第一单元《民事权利与义务》**

**第一课《在生活中学民法用民法》**

1.**依法治国**是党领导人民治理国家的**基本方式**。全面推进依法治国**总目标**是建设中国特色社会主义法治体系、建设社会主义法治国家。

2.作为公民，我们应当从生活的各个方面尊法学法守法用法。

3.我国法律体系的**核心**是宪法。

4.民法的一个显著特点是，它的许多条文包含“权利"二字。民事权利表现为各种各样的人身权和财产权，并贯穿人的一生。

5.民法调整**平等主体**的**自然人、法人和非法人组织**之间的**人身关系和财产关系**。

**民事主体地位平等**，如果不是平等主体关系，则不适用民法。

6.**民法典**是新中国成立以来**第一部以“法典”命名**的法律，共分为总则、物权、合同、人格权、婚姻家庭、继承、侵权责任以及附则等7编。

7.民法典**规范**了各类民事主体的各种人身关系和财产关系，涉及社会和经济生活的方方面面，被称为**“社会生活的百科全书”。**

8.民事法律关系是由民法调整的**人身关系和财产关系**。

9.民事法律关系构成**要素**是**主体、客体和内容**。

10.**民事主体**参与民事法律关系，依法享有民事权利、承担民事义务，**包括自然人、法人和非法人组织。**

11.自然人**≠**法人和非法人组织。

12.**自然人**从出生时起到死亡时止，具有**民事权利能力**，依法享有民事权利，承担民事义务。

13.**法人和非法人组织**自合法成立时起到终止时止，具有**民事权利能力**和**民事行为能力**。

14.公民的**民事行为能力，**因自然人的**年龄和智力状态**而有所不同。（注意：民事权利能力和民事行为能力是有区别的，**自然人的民事权利能力与年龄无关**，如继承遗产的权利等；**民事行为能力与年龄和智力状态有关**。）

15.**成年人**(18周岁以上的自然人)和**16周岁以上且以自己的劳动收入**为主要生活来源的未成年人，为**完全民事行为能力**人。

16.**8周岁以上**的未成年人和不能完全辨认自己行为的成年人为**限制民事行为能力**人，

17.**不满8周岁**的未成年人、不能辨认自己行为的**8周岁以上**的未成年人、不能辨认自己行为的成年人为**无民事行为能力**人。

18.**民事法律关系的客体**是民事权利和义务所指向的**对象**。

19.民事法律关系的客体因具体的民事法律关系不同而有所不同。例如：

|  |  |
| --- | --- |
| **民事法律关系** | **民事法律关系的客体** |
| 所有权关系 | 物 |
| 债权关系 | 行为 |
| 知识产权关系 | 智力成果、商业标记。（专利、著作） |
| 人身关系 | 人身利益 |

20.**民事法律关系的内容**是民事主体享有的**权利**和承担的**义务**。

21.在民事法律关系中，权利和义务既是**相互对立**的，也是**相互联系**的。往往一方的权利就是另一方的义务，一方的义务就是另一方的权利，二者通常是**对等**的。

22.国家和社会治理需要**法律和道德**共同发挥作用，做到**法治和德治**相辅相成、相互促进。

23.**我国民法**不仅体现**法治理念**，而且注重将**社会主义核心价值观**融入民事法律规范，大力**弘扬传统美德和社会公德**，强化**规则意识**，倡导**契约精神**，维护**公序良俗**。

24.民法强调**独立人格、平等地位**，追求**权利明确、财产关系稳定与交易安全**的社会秩序，凸显了**文明、和谐、平等、诚信**等社会主义核心价值观的主要内容。

25.民法基本原则是**民事主体**从事**民事活动**和**司法机关**审理**民事案件**时应当遵循的基本准则。

26.民法规定一系列基本原则**旨在**确保社会成员合理合法的行使权利、履行义务，调整各方之间的利益关系。

27.民法典确立了**平等、自愿、公平、诚信、守法和公序良俗、绿色**等**基本原则**。

28.**平等原则：**民事主体在民事活动中的**法律地位一律平等**。

29.**自愿原则：**民事主体从事民事活动，应当遵循自愿原则，**按照自己的意思设立、变更、终止**民事法律关系。（但是，**公序良俗原则**是对**自愿原则**的**限制**。任何自由都不是不受限制的，当事人自愿实施的行为**不得违背公序良俗**。）

30.**公平原则：**民事主体从事民事活动，应当遵循公平原则，**合理确定**各方的**权利和义务**。

31.**诚信原则：**民事主体从事民事活动，应当遵循诚信原则，秉持**诚实**，恪守**承诺**。

32.**守法和公序良俗原则：**民事主体从事民事活动，**不得违反法律**，不**得违背公序良俗。**

33.**绿色原则：**民事主体从事民事活动，应当有利于**节约资源**、**保护生态环境**。

34.民事活动不得违反**法律**，不得违背**公序良俗**。否则，即使出于善意，可能也要承担法律责任。

35.民法**优先保护**民事主体的人身自由和人格尊严。

36.**人身自由**是自然人真正成为独立的民事主体的**前提**，**人格尊严**是人之为人**所必需**的人身利益。

37.**生命权、身体权和健康权**是一个人**最基础**的权利。

38.**自然人的人身权：**享有**生命权**、**身体权**、**健康权**、**姓名权**、**肖像权**、**名誉权**、**荣誉权**、**隐私权**等**人格权**以及**因婚姻家庭关系**等产生的**身份权**。

39.**法人和非法人组织的人身权：**享有**名称权**、**名誉权**和**荣誉权**。

40.**维护人身权需要**人们在生活中既要依法维护自己的人身权利，也要尊重他人的人身权利。

41.侵犯他人生命权、身体权、健康权的，应当承担**法律责任**。

42.**生命**是自然人**最高**的人身利益。

43.**身体**是承载生命健康的**物质载体**。

44.自然人的身心健康既关系到**个人**的生活质量，也关系到**社会**的发展。

45.**姓名肖像受保护。**姓名权是**自然人**对其**姓名**享有的**人身权利**。

46.自然人有权依法**决定、使用、变更**或者**许可他人使用**自己的姓名，**但是不得违背公序良俗。**

47.任何组织或者个人不得以**干涉、盗用、假冒**等方式侵害他人的姓名权。

48.一般来说，**未成年人**由**父母决定**其姓名。

49.**成年后**有权自己决定继续使用或者改变姓名，但是**应当遵守相关法律、法规的规定。**

50.**具有一定社会知名度**，**被他人使用足以造成公众混淆**的笔名、艺名、网名、译名、姓名的简称等，参照**姓名权**加以保护。

51.**自然人享有肖像权。**自然人有权依法**制作、使用、公开**或者**许可他人使用**自己的肖像。

52.任何组织或者个人不得以**丑化、污损**，或者**利用信息技术手段伪造**等方式侵害他人的肖像权。

53.电影明星作为公众人物，其肖像权受到一定的限制，只要**不用于商业目的**，**不刻意丑化他们**，就不算侵权。例如：用电影明星的照片做QQ头像，不算侵犯他们的肖像权。

54.**比较姓名权与肖像权的侵权行为**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | **姓名权** | **肖像权** |
| **侵权行为** | 干涉他人决定、使用、改变姓名；盗用他人姓名；冒用他人姓名 | 未经本人同意，以营利为目的使用他人肖像做商业广告、商品装潢、书刊封面及印刷挂历等 |

55.**名誉隐私不可侵。**任何组织或者个人不得以**侮辱**、**诽谤**等方式侵害他人的名誉权，也不得**非法剥夺**他人的**荣誉**称号，不得**诋毁、贬损**他人的荣誉。

56.**区别名誉权与荣誉权**

①自然人、法人和非法人组织无一例外**都享有名誉权**，名誉是指社会对公民个人的品德、情操、才干、声望、信誉和形象及法人信誉、形象等各方面形成的**综合评价**。**名誉权**是法律规定公民、法人享有的保有和维护自身名誉的权利。

（注意：自然人、法人和非法人组织都享有名誉权；英雄和烈士都有名誉权）

②**荣誉权**只能由**对国家和社会作出突出贡献或取得优异成绩而被授予荣誉称号**的公民、法人享有。对荣誉权的侵害方式只有一种，即**非法剥夺**公民或法人的荣誉称号。

③荣誉称号表明了国家和社会对荣誉获得者的高度评价，**因而与名誉有联系**。如果非法剥夺公民的荣誉称号，使公民的名誉也受到损害的，**同时**构成侵害**荣誉权和名誉权。**

57.**隐私权**是法律规定**自然人**享有的保护自己隐私的权利。（注意：名誉权与隐私权是不一样的，个人信息一般属于隐私权）

58.任何组织或者个人不得以**刺探、侵扰、泄露、公开**等方式侵害他人的隐私权

59.任何组织或者个人需要获取他人个人信息的，应当**依法取得**并**确保信息安全**，不得非法以**收集、存储、使用、加工、传输、提供、公开**等方式处理他人个人信息

60.**保护隐私权**，是对宪法规定的通信秘密受法律保护、住宅不受侵犯等公民权利的落实；尊重他人隐私既是法律的要求，也是社会文明进步的体现；法律明确保护个人信息，对于保护自然人的人身与财产权利、维护正常的社会秩序，具有重要的现实意义。（注意：私拆他人信件、私藏、转移他人的写真照片属于侵犯隐私权，公民的疾病、就诊、整容、非婚生子等一般属于隐私。）

61.**正确区分名誉权和隐私权**

①名誉是对民事主体的品德、声望、才能、信用等的社会评价，名誉权为**自然人、法人和非法人组织**享有，损害名誉往往是采取**侮辱、诽谤**的方式。

②隐私是自然人**不愿公开的秘密**，只能为**自然人**所有，侵害表现为**公开散布**。

（注意：传播他人隐私如果造成影响，往往侵犯名誉权，编造他人做了某些事情，即使这个事情不是坏事，可能也会侵犯人家名誉权）

62.恶意“人肉搜索”行为侵害民事主体的**姓名权、肖像权、名誉权、隐私权**。

63.**比较公民人身权**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | **法律允许** | **法律禁止** |
| **生命、健康、身体权** | **自然人**享有生命健康身体权 | 根据民法典的规定，侵害他人造成**人身损害**的，应当赔偿**医疗费、护理费、交通费、营养费、住院伙食补助费等为治疗和康复支出的合理费用，以及因误工减少的收入**。造成**残疾**的，**还**应当**赔偿辅助器具费和残疾赔偿金**；造成**死亡**的，**还应当赔偿丧葬费和死亡赔偿金** |
| **姓名权** | **自然人**有权依法**决定、使用、变更或者许可他人使用**自己的姓名 | 任何组织或者个人不得以**干涉、盗用、假冒**等方式侵害他人的姓名权 |
| **肖像权** | **自然人**有权依法**制作、使用、公开或者许可他人使用**自己的肖像 | 任何组织或者个人不得以**丑化、污损，或者利用信息技术手段伪造**等方式侵害他人的肖像权 |
| **名誉权、**  **荣誉权** | **民事主体**享有名誉权和荣誉权。名誉是对民事主体的品德、声望、才能、信用等的社会评价 | 任何组织或者个人不得以**侮辱、诽谤**等方式侵害他人的名誉权，也不得**非法剥夺**他人的荣誉称号，不得**诋毁、贬损**他人的荣誉 |
| **隐私权** | 法律保护个人隐私权。隐私是**自然人**的私人生活安宁和不愿为他人知晓的**私密空间、私密活动、私密信息** | 任何组织或者个人不得以**刺探**、**侵扰**、**泄露**、**公开**等方式侵害他人的隐私权 |

**第二课《依法有效保护财产权》**

1.**财产制度**规范各类民事主体的财产关系，是一个社会得以稳定与发展的**基础性**法律制度。

2.财产权包括**物权、债权、知识产权等**能够给民事主体带来**经济收益**的权利。

3.**财产权**有利于确定财产归属，并以此促进财产的流通使用。

4.**保护财产权**就是保护**劳动**、保护**发明创造**、保护和发展**生产力**。国家通过不断完善财产制度，依法保护**各种所有制经济组织和自然人**的财产权，**激励人们创业创新。**

5.我国宪法和法律明确规定，保护**国有财产**、**集体财**产和**公民合法的私有财产**。

6.宪法规定**公共财产**神圣不可侵犯。

7.依法保护**公民**的**私有财产权和继承权**。

8.国家为了**公共利益**的需要，可以依法对公民私有财产实行**征收或征用**并**给予补偿**。

9.物权是权利人依法对**特定的物**享有**直接支配**和**排他**的权利。

10.**物权**包括**所有权**、**他物权**。

11.**物权法定原则**要求，物权的**种类和内容**必须由法律规定，**不得任意创设**。

12.**所有权是**权利人对自己的**不动产或者动产**，依法享有的**占有**、**使用**、**收益**和**处分**的权利。

13.依据主体的不同，我国将**所有权**划分为**三类**：**国家所有(全民所有)**、**集体所有**、**私人所有**。

14.**物权平等保护原则：**民法典规定了物权平等保护原则。**国家**、**集体**、**私人**的物权和**其他权利人**的物权**受法律平等保护**，任何组织或者个人不得侵犯。

15.**数据、网络虚拟财产**受法律保护

16.**不动产所有权的取得**应当依照法律规定**登记**。对于房屋等不动产，除法律另有规定的情形外，必须到**不动产登记机构办理登记**，才能取得所有权。

17.**动产所有权的取得**应当依照法律规定**交付**。一般来说，所有人按照转让财产所有权的意图，**直接把财产交给对方占有**，对方就取得了该财产的所有权。

18.**不动产所有权不经登记而发生效力**的几种特殊情形：

①依法属于**国家所有**的**自然资源**，所有权可以不登记;

②依据人民法院、仲裁机构的**法律文书**取得不动产所有权的，自法律文书**生效时**发生效力;

③因**继承**取得不动产所有权的，自**继承开始时**发生效力。

19.在生活中，可能由多人对同一财产享有所有权，从而形成**共有关系**。例如：家庭共有财产；夫妻共有财产。

20.**他物权**是**所有权之外**的物权，

21.**他物权**分为**用益物权**和**担保物权**两类。

22.**用益物权**和**担保物权**分别对应的是物的**使用价值**和**交换价值**。

23.**用益物权**是对他人所有的不动产或者动产，依法享有**占有**、**使用**和**收益**的权利

24.**用益物权的分类：**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **主要包括** | **主体** | **权利内涵** | **法律保护** |
| **土地承包经营权** | **农民** | 农村土地是农民的**基本生产资料**，也是农民**最可靠**的生活保障。 | 我国实行**农村土地承包经营制度**。法律保护农村土地承包关系的长期稳定 |
| **宅基地使用权** | **农民** | 关系到农民切身利益。宅基地使用权人依法对**集体所有的土地**享有**占有**和**使用**的权利，有权依法利用该土地**建造住宅及其附属设施** | 农村**村民**有权**长期占有和使用**宅基地 |
| **建设用地使用权** | **权利人** | 权利人依法利用土地**建造建筑物、构筑物及其附属设施**的权利 | 人们**从开发商**那里**购买商品房**，并且**办理转移登记**和**取得不动产权属证书**之后，**既**拥有**商品房的所有权**，**又**合法享有**该商品房所在地块的建设用地使用权** |

25.农村村民**一户**只能拥有**一处**宅基地。农村村民**出卖**、**出租**、**赠予**住宅后再申请宅基地的，**不予批准**。（注意：宅基地使用权不得单独转让，建造在该宅基地上的住房所有权转让时，宅基地所有权同时转让）

26.依据法律规定，**乡(镇)村公共设施和公益事业建设**需要时，农村集体经济组织报经县级人民政府批准，**可以收回**土地使用权（终止该宅基地的使用权），但对土地使用权人应当**给予适当补偿**。

27.**担保物权**是为了确保**债权**的实现而在**他人财产上**设立的物权。

28.担保物权包括**抵押权**、**质权**、**留置权**等。（**抵押权**——动产和不动产都可以，不需要把做抵押的物品交给债主；**质权**——也称质押权，当铺都是，物品必须放在对方手里，因此必须是动产；**留置权**——如修车店可以将车主因维修而放置在修车店的车处理，如果车主长期付不起修车费，留置权必须是动产。 ）

29.**财产的权利人**可以将其财产(例如房屋、汽车、电脑、股票等)抵押或者质押。

**债权人**通过（债务人）抵押、质押而在**他人财产上**享有的权利，就是抵押权、质权。

30.**留置权**指**债务人**不履行到期债务，**债权人**可以**留置**已经合法占有的债务人的**动产**，并有权就该动产**优先受偿**。

31.**区别抵押权、质押权和留置权**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **担保物权** | **基本内涵** | **标的** | **举例** |
| **抵押权** | 债务人或者第三人不转移财产的占有，将该财产作为债权的担保。 | 价值较大的动产或不动产 | 按揭购房 |
| **质押权** | 债务人或者第三人将其动产移交债权人占有，将该动产作为债权的担保 | 动产；  债权、股权、知识产权也可 | 典当获得资金 |
| **留置权** | 债务人不履行到期债务，债权人可以留置已经合法占有的债务人的动产，并有权就该动产优先受偿。 | 动产 | 维修车辆时不能支付修理费 |

32.**用益物权与担保物权**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | **用益物权** | **担保物权** |
| **含义** | 对他人所有的不动产或者动产，依法享有占有、使用、收益的权利 | 为了确保债权的实现而在他人财产上设立的物权 |
| **性质** | 不以用益物权人对财产所有人享有其他财产权利为前提 | 具有从属性，因债权的产生而产生，因债权的消灭而消灭 |
| **目的** | 实现商品的使用价值 | 实现商品的价值 |
| **标的物** | 主要是不动产 | 不限于不动产 |
| **特征** | 用益物权具有用益性、独立性、占有性 | 以确保债务的履行为目的；在债务人或第三人的特定财产上设定的权利；以支配担保物的价值为内容；具有从属性和不可分性 |
| **内容** | 主要包括建设用地使用权、农村土地承包经营权、农村宅基地使用权、国有自然资源使用权等 | 主要包括抵押权、质权等 |

33.**所有权、用益物权、担保物权的区别和联系**

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
|  | | **所有权** | **用益物权** | **担保物权** |
| **区别** | **权利人的权利** | 占有、使用、收益、处分 | 占有、使用、收益 | 优先受偿 |
| **分类** | 国家所有(全民所有)、集体所有、私人所有 | 土地承包经营权、宅基地使用权、建设用地使用权等 | 抵押权、质权 |
| **联系** | | 三者都属民法总则规定的物权范畴，都是民事主体依法对物进行管理、支配和享受物之利益的权利 | | |

34.**知识产权**是权利人依法就作品、发明创造等**智力成果**或者商标、地理标志等**工商业标记**享有的**专有性权利**。

35.**知识产权**包括**著作权**、**专利权**、**商标权**等。

36.我国实施创新驱动发展战略，要求全社会形成以**科技创新**为**核心**的**全面创新**，通过体制机制改革激发创新活力，把我国建设成为**创新型国家**。保护知识产权是促进创新发展的**重要法律机制**。

37.**专利主要**包括**发明**（保护期**20年**）、**实用新型**（保护期**10年**）、**外观设计**（保护期**15年**）。商业机密、植物新品种权、集成电路布图设计、地理标志也属于知识产权。

38.**著作权**是权利人针对**特定作品**依法享有的**支配**和**获取利益**的权利（也称“版权”）

（注意：中国公民、法人和组织创作的汉语作品翻译成少数民族语言文字**不需要经过著作权人同意，不向其支付报酬**，但是外国人的汉语作品不在此例）

39.**著作权的分类**

|  |  |
| --- | --- |
| **著作权** | **著作权包括的权利** |
| **著作人身权**  **（不可转让）** | **A.发表权。**指决定作品是否公之于众的权利。**发表权是一次性权利，作品一旦发表，发表权即行消灭。**发表权通过出版、上网、朗诵等使用作品的方式来行使。 |
| **B.署名权。**指**表明作者身份**，在作品上是署名的权利。包括决定**是否署名、署真名、笔名**等。 |
| **C.修改权。**指**修改**或**授权他人修改**作品的权利。修改**通常指内容的修改**，**报社、杂志社的文字性修改、删节不属修改权控制的范围，可以不经作者同意。** |
| **D.保护作品完整权。**指保护作品**不受歪曲、篡改**的权利。法律禁止任何人以任何方式歪曲和篡改作品。 |
| **著作财产权**  **（可以转让）** | **A复制权。**即以**印刷、复印、录音、录像、翻拍**等方式将作品制作**一份或多份**的权利。 |
| **B发行权。**即以**出售或者赠与**方式**向公众提供作品的原件或者复制件**的权利。 |
| **C改编权。**即**改编作品**，**创作出具有独创性的新作品**的权利。如**小说改编成电视、电影**。 |
| **D翻译权。**即将作品从一种**语言文字转换**成另一种语言文字的权利**。** |
| **E表演权。**即**公开表演**作品，以及用各种手段公开播送作品的表演的权利。 **例如：酒店、咖啡馆等经营性单位未经许可播放背景音乐就可能侵犯表演权。** |
| **F信息网络传播权。**即以**有线或者无线**方式**向公众提供作品**，使公众可以在其个人选定的时间和地点获得作品的权利。 |

（**注意：**漫画、设计图案等美术作品也可以向国家知识产权局登记，以**著作权的形式登记**可以得到更好的保护。所以登记的知识产权不一定都是商标和专利**）**

40.**著作权**属于**自然人**的，保护期是**作者有生之年加去世后50年**。（50年是指第50年12月31日为止）

41.**著作权**属于**法人或者非法人组织**的，保护期是**作品发表后50年**，但作品自创作完成后50年内未发表的，法律不再保护。

42.著作权**保护期届满**，该作品就进入**公共领域**，任何人都可以**免费使用**，**但**作者的**署名权、修改权和保护作品完整权仍受法律保护**。

43.**著作权的保护期限**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **著作权** | **保护期限** | **保护期限届满** |
| **发表权** | 发表权是一次性权利，一旦发表，即行消灭。 | 保护期一旦届满，则该作品进入公共领域，任何人都可以免费使用 |
| **署名权、修改权和保护作品完整权** | 永久受保护 |
| **复制权、发行权、改编权、翻译权、汇编权、表演权、出租权、展览权、信息网络传播权、摄制电影权、广播权、放映权等。** | 自然人：作者的有生之年加去世后50年  法人或非法人组织： 作品发表后50年  电影和摄制作品：作品发表后50年 |

44.**专利权**是权利人就**特定的发明创造（注意：不能将“创造”改为“产品”）**依法在**规定期限内**享有的专有权。

45.发明人或者设计人完成发明创造后，可以向**国家知识产权局申请专利**。国家知识产权局经过审查，认为该申请符合条件的，则**颁发专利证书，授予专利权**。

46.他人**未经**专利权人**同意**，不得实施专利权人享有专利的发明创造。

47.**专利权的种类及保护期**

**（**《中华人民共和国专利法》规定的专利有三种：发明、实用新型和外观设计**）**

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **种类** | **涉及内容** | **核算日期** | **法律保护期** | **期满后** |
| **发明专利** | 针对技术创新 | 均从**申请日**开始计算 | 20年 | 进入公共领域，任何人都可以免费使用 |
| **实用新型专利** | 10年 |
| **外观设计专利** | 涉及产品设计的美观效果 | 15年 |

48.发明人取得专利，是以**公开其发明内容**为**条件**，换取**国家**在限定时间内给予强有力的**法律保护**;其他人即使独立**作出了相同的发明**，也**不得实施该发明**，**否则构成侵权。（**也可以选择以**商业秘密**方式来保护其发明**）**

49.**专利权**是**维护**发明人或者设计人的**利益**、**激励科技创新**的**重要手段**。

50.**正确把握专利权的申请和特点（了解）**

①专利申请坚持书面原则和优先原则。申请人申请专利必须以书面形式整理材料，同样的专利以先申请者为准。

②专利权具有专有性。专利人对其发明创造享有独占性的制造、使用、销售、许诺销售、进口其专利产品的权利。

③专利权具有地域性。一个国家授予的专利只在该国有效，对其他国家没有效力。

④专利权具有时间性。专利权只在法律规定的时间内有效，期满后，专利权即告终止。

51.**商标**是经营者用来将自己的商品或者服务与其他经营者的商品或者服务**相区别的标志。**

52.商标表现为**文字、图案**等形式。**体现**的是经营者在商品或者服务上的**信誉**。经营者信誉良好，其商标往往具有巨大的价值。

53.经营者向**国家知识产权局商标局**提出**申请**并**获得注册**的商标为**注册商标**。

54.商标注册人**获得注册的商标**才可以依法享有**注册商标专用权**；在核定使用的商品或者商品包装上标明**“注册商标”**字样或者**“®”**符号。

55.商标未经注册也可以使用，**但**是**不能享有商标专用权**，只有获得注册的商标才可以依法享有注册商标专用权。

56.**允许注册商标情形：**《中华人民共和国商标法》规定，任何能够将自然人、法人或者其他组织的商品与他人的商品区别开的标志，包括文字、图形、字母、数字、三维标志、颜色组合和声音等，以及上述要素的组合，均可以作为商标申请注册。

57.**禁止作为商标使用并不得注册的情形:**与我国的**国家名称、国旗、国徽、国歌、军旗、军徽、军歌、勋章等相同或者近似**的标志，**有害于社会主义道德风尚**或者**有其他不良影响**的标志，**县级以上行政区划的地名**或者**公众知晓的外国地名**，不得作为商标。

58.**商标注册人享有的权利及侵权规定**

|  |  |
| --- | --- |
| **商标注册人享有的权利** | 注册商标专用权。 |
| **侵权规定** | a.未经权利人许可，他人在**同一种商品**上使用与注册商标**相同的商标**的，构成侵权。  b.在**同一种商品**上使用与注册商标**近似的商标**，或者在**类似商品**上使用与注册商标**相同或者近似**的商标，容易导致混淆的，也构成侵权。 |
| **商标保护期限** | 注册商标的有效期为**10年**，注册人可以申请续展。续展注册的有效期也是10年，**续展次数不受限制**。 |

（**注意：**“同一种、类似、相同、近似”这四个词汇一定要留意，判断一方是否侵权，这四个词汇是不能放过的）

59.**商标与注册商标**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | **商标** | **注册商标** |
| **含义** | 是经营者用来将自己的商品或者服务与其他经营者的商品或者服务**相区别的标志** | 经营者向**国家知识产权局商标局**提出申请并获得注册的商标 |
| **意义** | 体现的是经营者在商品或者服务上的**信誉** | **获得注册的商标**才可以依法享有**注册商标专用权** |
| **形式** | 文字、图案等 | 在核定使用的商品或者商品包装上标明“**注册商标”**字样或者**“®”**符号 |

60.**著作权、专利权和商标权的区别**

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
|  | 保护对象 | | 权利分类 | | 是否需要  办理手续 | | 保护期限 | |
| **著作权** | **作品** | | 著作人身权、著作财产权 | | 一般不需要办理手续 | | 除署名权、修改权和保护作品完整权外，著作权属于自然人的，保护期是作者有生之年加去世后50年；著作权属于法人或者非法人组织的，保护期是作品发表后50年。 | |
| **专利权** | **发明创造** | | 实施许可权、转让权、标示权 | | 需要办理手续 | | 发明专利的保护期为20年，实用新型专利为10年，外观设计专利为15年 | |
| **商标**权 | **商标** | | 专用权、禁止权、许可权、转让权 | | 需要办理手续 | | 有效期为10年，注册人可以申请续展，续展次数不受限制 | |
| 61.**补充：** | | | | | | | | |
| 含义 | | 所有权是权利人可以支配其所有物，依照自己的意愿占有、使用、收益和处分，并享有其利益的权利 | | | | | | |
| 分类 | | 我国的所有权按主体划分为三类：国家所有(全民所有)、集体所有、私人所有 | | | | | | |
| 取得方式 | | 因财产属性的差异而有所不同 | | 动产 | | ①一般是按照**交付**的方式取得所有权  ②**机动车、航空器、船舶**虽然属于动产，但由于价值较大，**其产权的取得、变更，也需要依法办理产权登记；如果未经登记，不得对抗善意第三人** | | |
| 不动产 | | 对房屋等不动产，则必须到相关部门办理**产权登记，才能取得所有权** | | |
| 财产共  有关系 | | 两个以上的人对同一项财产享有所有权，形成共有关系 | | | | 按份共有 | | 两人或两人以上对同一项财产**按照份额**享有权利和承担义务 |
| 共同共有 | | 两人或两人以上对同一项财产**共同享有**权利和承担义务 |

62.补充注意：

**A.继承、赠与**、向有处分权的人和商店**购买**所得的物品属于**完美取得**，都不属于善意取得

**B**.汽车可以经过**交付**而**不办理产权登记**而获得所有权，**办理产权登记主要对付善意第三人，**如一车两卖，车主卖给甲，并帮助办理了产权登记，如果再卖给乙，并交付，即使乙是善意第三人，车的所有权仍然属于甲，因为产权登记的法律效力高于交付的法律效力，但是如果没有办理产权登记，车就属于乙了。自行车等产权转移也是以交付为准，如果没有付款或者没有付清，也不影响产权归属。

**C.**甲向乙购买了一辆自行车，付了一半的钱，自行车先交付甲使用，双方约定，货款结清之前乙保有自行车的所有权，这一辆自行车目前仍为乙所有。约定可以排除法定，只要约定不违法和道德.

**【第三课】订约履约 诚信为本**

1.**合同**是**民事主体**之间**设立、变更、终止**民事法律关系的**协议。**（合同关系的当事人互为债权人和债务人这句话是对的，合同关系的当事人分别称为债权人和债务人这句话也是对的。）

2.**常见**的有**买卖合同、赠与合同、租赁合同、运输合同、物业服务合同等**。

3.“合同”是民事主体之间的协议，**即平等主体的自然人、法人和非法人组织之间的协议。**“平等主体”是民事关系的核心特征。从**管理角度**来看，行政机关与行政相对人之间、 企业与职工之间都是不平等主体，都不属于“民事主体”。

4.合同必须由订立合同的各方当事人在**自愿**的基础上达成共识，即就某种民事法律关系的设立、变更、终止形成**一致的意思表示**，以**实现各自的利益**。

5.**依法成立**的合同，**受法律保护**。

6.**意思表示**，是指行为人将其**期望发生法律效果**的**内心意愿**以一定方式**表现于外部**的行为。

7.意思表示是民事主体自由意志的体现，对**合同的成立和生效**具有**决定性意义**。

8.**自愿订立**的合同可以满足**市场交易者**的特定需求，有利于**资源的有效配置**，从而**增加整体的社会财富**。

9.**自愿订立**的合同**促成**市场交易者**相互合作**，共同形成**社会的信用机制**。

10.合同的订立需要当事人**各方**的**平等协商**，很多时候需要经历**反复协商**才能**就合同条款达成一致的意思表示**。

11.法律将**订立合同的过程**概括为**要约**与**承诺**两个**阶段**。**（不是环节）**

（出过考题，要掌握）

12.**要约**是希望与他人**订立合同**的意思表示。在一项要约中，发出要约的一方为**要约人**，接受要约的一方为**受要约人**。 （注意：要约不等于要约邀请，那些带有形容词的最高级的词汇，没有具体可操作性内容大多是要约邀请）

13.为了保护受要约人的合理期待，维护稳定的交易秩序，**生效的要约具有法律约束力。**

14.**要约的构成条件**:①必须具有**缔约目的**并表明经承诺即**受此意思表示的约束**；

②要约的**内容**必须**明确、具体**；

③要约一般向**特定的相对人**发出；

15.**区别要约与要约邀请**

①要约是希望与他人**订立合同**的意思表示；要约邀请是希望他人**向自己发出要约**的表示。

②生效的要约**具有法律效力**，要约邀请**不具有法律效力**。

③一般情况下，**拍卖公告、招标公告、商业广告和宣传、寄送的价目表**等属于**要约邀请**。但是商业广告和宣传的内容符合要约条件的，构成要约。

16.**承诺**是*受要约人***同意**要约的**意思表示**，应当由**受要约人及时向要约人作出**，并在要约**确定的期限内到达**，该意思表示的内容应当与要约的**内容一致**。

17.**承诺到达对方后**，立即发生**法律效力**，订立合同的过程随之**结束**。

18.**有效承诺的条件：**①承诺必须由受要约人**及时**向要约人**作出**。

②承诺的**内容**必须与要约的内容**一致**。

③承诺必须在**要约确定的期限内作出**。

19.**承诺到达**要约人时**承诺生效**；**承诺生效时合同成立**。

20.在实际协商过程中，受要约人的“承诺”**可能增加新的内容**，如果对原来的要约内容进行了**实质性变更**或者**超过了要约确定的期限**，此时，**该项“承诺”转化为新要约**，需要原来的要约人作出**承诺**，才能形成一致的意思表示。（**注意：一些细小的、非实质性的内容与要约不一致，并一般不影响承诺的有效性。**）

（**注意：**在讨价还价中，如一方做出决定，合同就订立了，这一方的决定就是承诺。投标书、“正在出售”等是要约，不能说“卖方一定是要约，买方一定是承诺，买方的回复如对要约内容有重大修改就形成了“新要约”）

21.根据民法典的规定，有关合同**标的**、**数量**、**质量**、**价款**或者**报酬**、**履行期限**、**履行地点**和**方式**、**违约责任**和**解决争议方法**等的变更，是对要约内容的实质性变更。

22.**订立有效合同**要求行为人具有**相应的民事行为能力**，**意思表示真实**，**内容合法**。

（注意：如果该合同成立并有效，问某某是否应该承担违约责任，请加上“该合同宣告成立并生效”。）

23.**无效合同：**

**a.**如果合同内容出现**违反法律、行政法规的强制性规定**或者**违背公序良俗**等情形，可能导致合同**全部或者部分无效**。

**b.**如果合同的**主体不适格**或者因**欺诈、胁迫**导致当事人**意思表示不真实**，也会使得合同存在瑕疵或者效力处于不确定状态，不能产生当事人预期的法律约束力。

24.**违反法律的禁止性规定**，**即便**在**双方自愿**的基础上，**也属无效合同**。

25.**有效合同与无效合同**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **有效**  **合同** | 订立合同的行为人具有**相应的民事行为能力**(对于限制民事行为能力人，根据我国合同法的规定，如果其订立的合同是纯获利的或者与其年龄、智力、精神状况相适应则不必经法定代理人追认即为有效；其他的由限制民事行为能力人订立的合同，必须经法定代理人的追认，该合同才有效) | |
| **意思表示真实**，不得违反法律、行政法规的强制性规定，不得违背公序良俗(这主要是和无效合同对比而言)即**内容合法** | |
| **无效**  **合同** | **主体不适格**  （**无**民事行为能力人；**限制**民事行为能力人订立合同**且法定代理人不予以追认的**） | 合同无效的情形 |
| 一方以**欺诈**、**胁迫**的手段订立合同，损害国家利益 |
| **恶意串通**，损害**国家、集体或者第三者**利益 |
| 以**合法形式**掩盖**非法目的** |
| 损害**社会公共利益** |
| 违反**法律**、**行政法规**的强制性规定、违反**公序良俗** |
| 我国合同法规定，有上述情形之一的，合同无效；(一方面必须是符合上述情形中的完整一条，另一方面只要符合上述情形其中之一即为无效合同)  **无效合同自始就没有法律约束力，不受法律保护** | |

（注意：损害国家利益的一定是无效合同，仅仅损害个人利益的不一定是无效合同，但是属于可撤销合同。）

26.各方当事人形成**一致的意思表示**，就是订立了合同。（只有一方当事人就谈不上合意问题，因而也就根本不能成立合同。）

27.无论**口头形式**还是**书面形式**，甚至**直接履行的行为**都可以产生合同。**合同形式**会对当事人能否顺利**实现**其合法权益产生影响。

28.**口头合同**是现实生活中一种常见的合同形式，是当事人通过**口头语言**达成意思表示一致所形成的合同。 它通常用在一些**金额较小**、**即时清结**、权利义务关系**相对简单**的民事法律关系中，如商店中的零售、熟人之间的小额借贷等。

29.**口头合同**充分适应了**现代社会**对订立合同的**快捷性**要求。

30.口头合同的问题在于当事人的**权利义务多不明确**（不易分清权责），发生纠纷时**难以举证**。

31.**书面合同**是以**合同书、信件、电报、电传、传真**等可以**有形地**表现所载内容的形式订立的合同。以**电子数据交换**、**电子邮件**等方式能够**有形地**表现所载内容，并可以随时调取查用的**数据电文**，视为书面形式。

32.对于权利义务**关系复杂、金额较大**以及**履行期限较长**的合同，应当采用**书面形式**。 如房屋租赁合同、建设工程合同。

33.书面合同**内容清晰**，有利于督促各方当事人根据确定的义务**履行合同**，有利于守约方根据约定**追究违约责任**。

书面合同**有据可查**，能够为处理合同纠纷**提供明确的证据**，有利于**案件的公正裁决**。

33.由**直接履行的行为**产生的**电子合同**，该合同在**提交订单成功时合同成立**。

34.**合同履行**是合同当事人**按照合同约定**实现**各自权利义务**的行为。（履行**合同义务**是履行合同的**核心，**是**实现合同目的**的**基础**，在合同履行中**居主导地位**）

35.**合同履行原则**：

**①（全面履行原则）**根据民法典的规定，当事人应当按照约定**全面履行**自己的**义务**。（又称**正确履行原则**或**适当履行原则**）（**注意**：签订了购房合同，拿了定金，过段时间提出要求加价，否则解除合同，属于违反诚信和全面原则；合同约定供应舟山带鱼，实际却供应外洋带鱼属于违反诚信和全面原则；打折扣履行合同属于全面履行原则，在大多数情况下也违反诚信原则）

**②（诚信原则）**当事人应当**遵循诚信原则**。（**注意**：霸王条款、滥用最终解释权、违反不成文的惯例、提出解除合同等属于一般是违反诚信原则，订立合同的时候夸大其词属于违反诚信原则；违反保密义务更多的是违反协作履行原则）

**③**（**协作履行原则**） 根据合同的**性质、目的和交易习惯**履行**通知、协助、保密**等义务。当事人**履行合同义务**时，**对方当事人应积极配合**。（**如：**房东切断电源、擅自换锁、非法赶人等）

36.**履行合同的关键**：是**明确合同内容**。

37.**合同内容**就是合同的**条款**，当事人的**权利和义务**通过合同的**条款**来体现。

38.**合同内容由当事人约定，一般包括以下条款：**当事人的**姓名**或者**名称**和**住所**，**标的**，**数量**，**质量**，**价款**或者**报酬**，**履行期限**、**地点**和**方式**，**违约责任**，**解决争议**的**方法**。

39.民法典规定的合同一般包括的条款，**并非合同必须具备的条款**。合同缺少价款、履行期限、履行地点、违约责任等内容时**并不影响**合同的成立和生效。

40.合同订立后**，**随着**外部条件**的变化，当事人**协商一致**，**可以变更**合同，如签订补充协议延长合同履行期限。

41.除**法律另有规定**或者**当事人另有约定**外，合同的一方当事人**不能单方面**变更或者解除合同，否则须**承担违约责任**。

42.除法律规定或者当事人约定的免责事由外，**不履行合同义务**或者履行**合同义务不符合约定**，守约方可以要求**违约方**承担**违约责任**。（注意：违约责任与侵权责任都是民事责任，但是不一样的，要区分）

43.**违约责任**既是**违约方应该付出的代价**，也是法律**给予守约方的救济**。

44.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **违约类型** | **预期违约**（约定5天完成，但是第二天就通知对方无法完成任务，属于预期违约。） | |
| **实际违约** | **不能履行：**债务人在客观上没有履行能力，或者法律禁止有关债务的履行 |
| **迟延履行：**履行义务期限届满后才履行 |
| **不完全履行：**只履行部分合同约定，或者履行义务不完全符合合同约定或法律规定 |
| **拒绝履行：**通常说的恶意毁约 |

45.**违约责任的限度：**依据民法典，对守约方的**损害赔偿应当相当于**因**违约所造成的损失**，**包括**合同履行后可以获得的**利益**；但是，**不得超过**违约一方订立合同时**预见到或者应当预见到的**因违约可能造成的损失。

46.**违约责任的承担方式**

①法律规定了**继续履行、采取补救措施、赔偿损失、支付违约金、适用定金罚则**等违约责任的承担方式。

②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。

47.**几种承担方式的区分**

|  |  |
| --- | --- |
| 继续履行 | 当一方不履行合同义务时，如果另一方仍然认为有必要履行原合同义务，可以诉诸法院或者仲裁机构，只要该合同义务是可以强制履行的，则法院或仲裁机构可以判令、裁定违约方在一定期限内履行合同义务 |
| 赔偿损失 | ①如果当事人一方不履行合同义务或者履行合同义务不符合约定而给对方造成损失，违约方应当赔偿损失  ②赔偿损失的方式为违约方向守约方支付一定数额的赔偿金 |
| 采取补救措施 | ①包括修理、更换、重作、退货、减少价款或者报酬等  ②如果一方履行的合同义务不符合约定的要求，另一方可以选择其中一种或几种补救措施，作为违约方承担违约责任的方式 |
| 支付违约金 | ①违约金是当事人一方违约时，根据合同约定或法律规定向对方支付的一定数额的金钱  ②违约金是最常见的违约责任承担形式，一般是补偿性质的，当事人如有特别约定或法律有特别规定时，违约金也可具有惩罚的性质  ③守约方因违约遭受损失的，仍可请求赔偿该损失 |
| 适用定金罚则 | ①如果交付定金的一方违约，则无权要求对方返还定金；如果接受定金的一方违约，则应该双倍返还定金  ②定金是一种担保方式  ③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 |

48.违约免责（约定免责和法定免责）：在合同履行过程中遇到当事人**约定的免责事由**或**不可抗力**时，根据**这些情形对合同履行**所造成的**影响**，可**全部或者部分免除**当事人的**违约责任**。 （免责，但是不一定要免除履行合同义务，**免除追究违约责任**与**免除履行合同义务（合同责任）**不是一回事）

49.**不可抗力**（法定免责）是指**不能预见、不能避免并不能克服**的客观情况，如地震、洪水、火灾、战争和疫情等。 （注意：**不可抗力导致无法履行合同也是属于违约了。**房地产调控要具体分析，如果当事人因为调控政策而无法或无力履行合同，如限购和限贷等，就属于不可抗力，其他情况就不属于不可抗力。**遇到不可抗力而违约的可以免责，但是合同本身还是有效的**）

****

50.**约定免责**是双方在订立合同时经协商一致的免责情形，只要这种约定不违反法律的强制性规定，届时就可以对违约行为免责。（注意：广告词“100件皮衣，500元一件，8天有效”，属于要约，如4天就卖完了，商家对来买而没有买到的消费者也是违约了。）

51.民法典规定，因不可抗力不能履行合同的，应当**及时通知**对方，以减轻可能给对方造成的损失，并应当**在合理期限内提供证明**。

**【第四课】侵权责任与权利界限**

1.法律保护**民事主体**的各项**人身权**和**财产权**。行为人**侵害他人的民事权利**，应当依法承担**侵权责任**。

2.补充“民事权利”和“民事责任”（包括侵权责任和违约责任）

|  |  |
| --- | --- |
| **实现民事权利** | ①积极行动：民事权利的实现，除了必须具备法律依据外，很大程度上取决于人们的实际行动  ②坚持权利和义务的统一：所有社会成员既要积极维护自己的权益，又要尊重他人的权益，使社会健康和谐地发展  ③增强依法维权意识 |
| 承担民事责任 | ①方式：停止侵害，排除妨碍，消除危险，返还财产，恢复原状，修理、重作、更换，继续履行，赔偿损失，支付违约金，消除影响、恢复名誉，赔礼道歉。法律规定惩罚性赔偿的，依照其规定  ②承担民事责任的方式，可以单独适用，也可以合并适用 |

3.**侵权责任承担方式包括（**可以**单独适用**，也可以**合并适用）：**停止侵害，排除妨碍，消除危险，返还财产，恢复原状，赔偿损失，赔礼道歉，消除影响、恢复名誉。

4.法律规定**惩罚性赔偿**的，依照其规定。

5.民事权利遭受侵害的形式多种多样，**侵权人所须承担的法律责任也有所不同**。

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| 侵权责任承担方式 | **侵权行为** | **适用范围** |
| **停止侵害** | 侵害他人财产或者人身的行为**处于继续状态**（进行中或延续） | 适用于各种侵权行为；财物受到侵害 |
| **排除妨碍** | 权利人行使其权利受到他人**不法阻碍或者妨害**时，**财物受到侵害** | 主要适用于物权，特别是**相邻权受到侵害的场合。** |
| **消除危险** | 行为人的行为对他人的人身、财产安全造成**潜在威胁的，财物受到侵害** | 例如：存在安全隐患的广告牌、阳台上的花盆等 |
| **返还财产** | 侵权人**非法占有或管理他人财产，财物受到侵害** | 一般适用于所有权。 |
| **恢复原状** | **侵权行为致使他人的财产遭到损害或者形状改变的** |  |
| **赔偿损失** | **侵权行为导致他人身体健康或财产受到损害的** |  |
| **赔礼道歉**  **消除影响**  **恢复名誉**  可能另外承担**精神损害赔偿责任** | **①侵权人侵害他人人格尊严如隐私权、肖像权，向被侵权人承认错误、表达歉意、请求原谅。**  **②恢复名誉专属于侵害名誉权的民事责任。** |  |

6.**（注意）：在做题目的过程中：**

**A.**侵犯**专利权**和**商标权**基本上会包含“**停止侵害、赔偿损失**”**这两个**；

**B.消除影响**往往针对**名誉权**，还有**知识产权**、**法人自然人**都可以，身体健康的损害不算；

**C.恢复名誉**常常与**消除影响合并适用**；

**D.**造成**他人人身损害、财产损失**的可以要求**赔礼道歉**。

**E.排除妨碍**：**完成式**，类似于一个人用一堆石头把别人家的门堵了，适用排除妨碍（侵权人的推石头是一个已经完成的行为）；

**F.**停止侵害：**进行式**，类似于一个人每次碰到另一个人都要辱骂他人，适用停止侵害（辱骂的行为**具有持续性**），侵犯他人的财产包括知识产权也是一样适用。

**G.**消除危险：**将来式**，类似甲、乙两家相邻，甲拆房时独留下临近乙的房屋的墙一堵，即构成对乙的房屋安全的潜在威胁，**消除危险能够防患于未然，是一种积极的民事责任形式**。只要行为人的行为有造成损害的可能时，权利人即有权请求行为人消除或请求人民法院强制其消除，污染也可以被用来消除危险。

7.**违约责任与侵权责任**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | **侵权责任** | **违约责任** |
| **原因** | **行为人侵害他人民事权利，应当依法承担侵权责任。** | **合同当事人在合同期内没有履行合同义务，应当承担违约责任。** |
| **行为特点** | **侵权行为致使他人人身、财产权益受到损害。** | **在合同期内没有按合同约定履行合同义务。** |
| **责任构成要件和免责条件** | **有损害事实（前提条件）**  **免责条件只能是法定的，当事人不能事先约定免责条件，也不能对不可抗力的范围事先约定。** | **合同当事人违约。**  **除了法定的免责条件，如不可抗力以外，合同当事人还可以事先约定不承担责任的情况。** |
| **承担责任的方式** | **既包括财产责任，如停止侵害、排除妨碍、消除危险、返还财产、恢复原状、赔偿损失，又包括非财产责任，如消除影响、恢复名誉、赔礼道歉。及法定惩罚性赔偿** | **主要是财产责任，如继续履行、采取补救措施、赔偿损失、定金罚则、支付违约金等** |

8.向人民法院请求保护民事权利的诉讼时效期间为**三年**，法律另有规定的除外。当民事权利受到侵害时，权利人应当**及时提出**相关请求。

9.**侵权责任的一般规定**是行为人**因过错**侵害他人民事权益造成损害的，应当承担侵权责任。

10.**一般侵权责任的构成要件：**

A.民事主体的**合法权益受到了损害**。

B.行为人**主观上存在过错**。（故意或者过失，不影响其承担民事责任，但过错程度对于**衡量其责任大小**具有法律意义。）

**C.侵权责任的必备条件：**该行为与损害结果之间**存在因果关系。**一个人只能对**自己的行为所造成的损害**后果负责，法律通常**要求受害人确定**损害结果发生的**真实原因**。

11.补充：

|  |  |
| --- | --- |
| **故意** | 行为人明知自己的行为会发生损害他人民事权利的结果，并且希望或放任该结果发生的 |
| **过失** | 行为人应当预见自己的行为可能损害他人的民事权利但因为疏忽大意而没有预见，或者虽然已经预见但轻信能够避免，结果导致他人的民事权利受到损害的 |

12.**补充区分几种不同侵害**

|  |  |
| --- | --- |
| **财产损害** | 既包括直接损害，如车辆被盗，也包括间接损害，如因车辆被盗导致营业收入的减少 |
| **人身伤害** | 包括生命的损害、身体的损害、健康的损害三种情况 |
| **精神损害** | 具有无形性，难以用金钱来衡量 |

13.**特殊侵权行为**包括**过错推定侵权责任**和**无过错侵权责任**

14.**过错推定责任**是依照法律规定**推定行为人有过错**，**其不能证明自己没有过错的**，应当承担侵权责任。 **（简而言之：先推定有过错，行为人需要自证。）**

15.**【知识拓展】常见过错推定侵权责任**

①无民事行为能力人在教育机构遭受人身损害的，推定教育机构具有过错；

②患者因医疗机构隐匿或者拒绝提供与纠纷有关的病历资料，或者医疗机构伪造、篡改或者销毁病历资料遭受损害的，推定医疗机构具有过错；

③非法占有高度危险物中所有人、管理人的过错推定责任；

④**动物园饲养的动物致人损害的**，推定动物园具有过错；

⑤建筑物、构筑物或者其他设施及其搁置物、悬挂物发生脱落、坠落致人损害的，推定其所有人、管理人或者使用人具有过错；

⑥堆放的物品倒塌致人损害的，推定堆放人具有过错；

⑦**林木折断致人损害的**，推定林木的所有人或者管理人具有过错 ；

⑧地下施工(包括窨井)致人损害的，推定施工人具有过错。

16.**无过错侵权责任**是法律规定无过错侵权责任的，则行为人**只要损害了他人的民事权益**，**不论其有无过错**，均应当承担侵权责任。 **（简而言之：无论有无过错，均需承担责任。）**

17.**【知识拓展】常见无过错侵权责任**

①无民事行为能力人、限制民事行为能力人致人损害的，由监护人承担无过错责任；

②用人单位的工作人员因执行工作任务致人损害的，由用人单位承担无过错责任；

③提供个人劳务一方因劳务致人损害的，由接受劳务一方承担无过错责任；

④**因产品存在缺陷造成他人损害的**，由生产者承担无过错责任；

⑤机动车与行人、非机动车驾驶人之间发生道路交通事故的，由机动车一方承担无过错责任；

⑥**因环境污染致人损害的，**由污染者承担无过错责任；

⑦从事高空、高压、地下挖掘活动或者使用高速轨道运输工具造成他人损害的，由经营者承担无过错责任；

⑧**饲养的动物造成他人损害的，**由动物饲养人或者管理人承担无过错责任；

⑨建筑物倒塌致人损害的，由建设单位与施工单位承担无过错责任**。**

18.**法律规定侵权责任的意义（作用）**

①法律规定侵权责任,旨在保障民事主体的合法权利不受侵犯,合理确定相关行为人与权利人之间的利益。过错责任、因果关系等规定在行为人的行为自由与权利人的利益保护之间划定了界线。

②同时,法律规定在特定情形中适用过错推定与无过错责任原则,对社会某些群体的合法权利给予特别保护,体现了社会公正。

③侵权责任规则有助于平衡社会各方利益,合理预防损害,促进社会和谐。

19.民事主体行使民事权利时不能超过**正当**的界限，**不得滥用**民事权利损害国家利益、社会公共利益或者他人合法权益。

20.**民法给名誉权设定界限**

a.对经营者的**产品质量或者服务质量**进行**批评、评论**，就不能认定为侵害名誉权。但借机以诽谤、诋毁、侮辱等方式损害对方利益的，则构成侵权。

b.行为人为**公共利益**实施新闻报道、舆论监督等行为，影响他人名誉的，不承担民事责任，但是，捏造、歪曲事实；对他人提供的严重失实内容未尽到合理核实义务；使用侮辱性言辞等贬损他人名誉的，则构成侵权。

21.**常见软件侵权行为**

①生产商仿制软件光盘。

②销售商在所售计算机中预装软件。

③互联网在线软件盗版。

④用户未经著作权人授权使用软件。

⑤将只读光盘中的软件进行复制并销售。

22.**法律对著作权的限制**是**作品的合理使用**和**法定许可使用。**

23.**作品的合理使用**指在特定的情形中，使用作品不需要著作权人同意，也不必支付使用费。

24.**作品合理使用**的**特定情形：**

a.为个人学习、研究或者欣赏，使用他人已经发表的作品；

b.为介绍、评论某一作品或者说明某一问题，在作品中适当引用他人已经发表的作品；

c.为报道时事新闻，在报纸、期刊、广播电台、电视台等媒体中不可避免地再现或者引用已经发表的作品；

d.为课堂教学或者科学研究，翻译或者少量复制已经发表的作品，供教学或者科研人员使用。

25.**作品的法定许可使用**指在某些情形中，除非权利人事先声明不许使用，他人可以不经著作权人同意，直接使用著作权人的作品，但应当按照规定支付使用费，这属于作品的法定许可使用。

26.**作品法定许可使用**的**特定情形：**

a.报刊转载其他报刊上发表的作品；

b.在为实施九年义务教育和国家教育规划而编写出版的教科书中，汇编已经发表的作品片段或者短小的文字作品、音乐作品等。

27.**在合理使用和法定许可使用的情况下，仍须指明作者和作品出处**

28.**相邻关系的实质：**相邻关系是对不动产所有权的限制或延伸。

29.**相邻关系的主要类型**包括**：**

①相邻用水、排水；②相邻通行；③相邻不动产利用与管线安设；④相邻通风、采光、日照；⑤相邻有害物质排放，等等。

30.**处理相邻关系的原则：**民法典规定，不动产的相邻权利人应当按照**有利生产、方便生活、团结互助、公平合理**的原则，正确处理相邻关系。

31.**处理相邻关系的法律依据：**法律、法规对处理相邻关系有规定的，依照其规定；法律、法规没有规定的，可以按照当地习惯。

（注意：正确处理相邻关系，不一定都是按照法律规定处理，也可以按照当地习惯处理。 ）

32.**相邻关系一方在为自己便利行使权利时，应当照顾到相邻方的利益。**

（民法典规定，不动产权利人应当为**相邻权利人**用水、排水、 通行等**提供必要的便利**；不动产权利人因用水、排水、 通行等**利用相邻不动产**的，应当**尽量避免对相邻的不动产权利人造成损害**。）

33.法律规定相邻关系，对于**保护相邻不动产权利人的合法权益，稳定社会秩序**，具有重要意义。

**【第五课】在和睦家庭中成长**

1.**亲属关系包括**父母与子女、夫妻、兄弟姐妹等，**体现为**亲情、爱情，以及法律上的权利与义务的关系。

2.民法典等法律为处理家庭成员间的权利义务关系提供了准则。民法典婚姻家庭编既调整夫妻关系，也调整父母子女等家庭成员关系。

（注意：①父母只生不养违法，父母只生养不教育也违法；

②抚养与教育是父母对子女的最重要的义务，也是权利。）

3.**父母对子女应尽的义务不仅有抚养义务，也有教育义务。**

4.父母不得**虐待**、**遗弃**未成年子女，不得**歧视**女性未成年人或有残疾的未成年人，更不得有**溺婴**、**弃婴**和其他**残害婴儿**的行为。

5.父母应当让适龄儿童按时入学，接受并完成义务教育，不得**阻碍**其入学或迫使其中途退学、辍学。

6.父母与子女间的关系不因父母离婚而消除。 离婚后，父母对子女仍有抚养、教育、保护的权利和义务。

7.**父母必须履行对未成年子女的监护职责**

8.父母必须**保护**未成年子女的**人身安全和健康**。

9.父母在履行监护职责时，父母应当**保护**未成年子女的**财产利益**。

10.未成年子女造成他人损害的，**父母**应当依法**承担民事责任**。

11.根据民法典的规定，在未成年人的父母死亡或者没有监护能力的情况下，家庭成员中具有监护能力的其他近亲属应当承担未成年人的监护责任。这些近亲属包括祖父母、外祖父母以及兄、姐。

12**.教育和保护未成年子女既是父母的义务， 也是父母的权利。**

13.**补充：**抚养、扶助与扶养的关系

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
|  | | **抚养** | **赡养** | **扶养** |
| 区  别 | 定义 | 父母为子女的生活、学习等提供物质条件，在生活上加以妥善照料 | 子女应该在精神上、生活上给予父母关心和照料 | 平辈人之间在物质上和生活上相互扶助 |
| 适用范围 | 适用于长辈对晚辈 | 适用于晚辈对长辈 | 适用于平辈之间 |
| 联系 | | 三者都是法律规定的家庭成员间应履行的义务，不履行这些义务将会受到法律的制裁；三者都是构建和睦家庭的条件 | | |

14.**敬老是义务。成年子女对父母的赡养义务**包括经济上供养父母、生活上照料父母、精神上慰藉父母，照顾父母的特殊需求。尊重、体贴父母，不干涉父母的婚姻自由，使父母幸福安度晚年。

15.补充：民法典规定，继父或者继母和受其抚养教育的继子女间的权利义务关系，适用本法关于父母子女关系的规定。

16.**成年意定监护制度**

|  |  |
| --- | --- |
| **含义** | **具有完全民事行为能力的成年人**，可以与其近亲属、其他愿意担任监护人的个人或者组织事先协商，以书面形式确定自己的监护人。 |
| **目的** | 为防止老年人的合法权益受损 |
| **要求** | 监护人在该成年人丧失或者部分丧失民事行为能力时，履行监护职责。 |
| **必要性** | 随着年龄增长，活动能力减弱，老年人容易与社会生活脱节，导致判断力下降。 |
| **意义** | 我国已进入老龄化社会，成年意定监护制度可以更好地保障老年人的合法权益。 |
| **缺点** | 容易限制老年人的自主决定权 |
| **建议** | 建议选择与老年人的财产没有利害关系的人担任监护人。 |

17.**侵犯家庭成员权利、破坏家庭和睦的行为**表现为**家庭暴力**、**虐待**和**遗弃**等。

18**.**实施家庭暴力、虐待或者遗弃老年人的，应当承担相应的法律责任。相关行为构成犯罪的，依法追究刑事责任。

19.补充：

①遗弃：有义务扶(抚)养年老、年幼、患病或者其他没有独立生活能力的家庭成员而拒绝扶(抚)养的行为。

②家庭暴力：对家庭成员进行身体、精神上的暴力侵犯的行为。

③虐待：对共同生活的家庭成员经常以打骂、冻饿、禁闭、有病不给治、强迫超体力劳动或限制人身自由、凌辱人格等方式，从肉体或精神上进行摧残迫害的行为。

20.**正确区分虐待与家庭暴力**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | **虐待** | **家庭暴力** |
| **区别** | 最基本的特征是持续性和经常性 | 一次或短期的殴打、捆绑等行为可以构成家庭暴力，但不一定构成虐待 |
| 在表现方式上主要是进行肉体上的摧残或精神上的折磨 | 在表现方式上主要是肉体上的摧残 |
| **联系** | 两者都是侵犯家庭成员权利、破坏家庭和睦的行为，都给家庭成员造成伤害，都会受到法律的制裁 | |

21.**继承**是指将自然人死亡后遗留的个人合法财产依法转移给他人所有。

22.**继承制度**在一定程度上保证了代与代之间爱的延续和传递，是代际传承的重要保障。

23.**被继承人与遗产：**死者是被继承人，被继承人死亡时遗留的个人合法财产是遗产；

24.**继承人与继承权：**依法承受遗产的人是继承人，继承人享有的财产性权利称为继承权。

25.继承遗产需要先将个人合法财产从家庭共有财产或者夫妻共同财产中**析出**，析产以后确定的被继承人的个人合法财产才是遗产。

26.民法典强调继承权男女平等、婚生子女与非婚生子女平等。在行使继承权时，如有歧视妇女、非婚生子女的行为，当事人有权提出异议，必要时可以诉诸法律。

27.**对待被继承人的债务**

①继承人不仅会获得被继承人的遗产，还需要承担被继承人未偿还的债务。

②本应由被继承人偿还的债务，应由继承人**在继承的遗产范围内承担清偿责任**，超过部分不负清偿责任，但继承人自愿偿还的除外

28.**法定继承（又称无遗嘱继承）**指基于法律的直接规定，称为法定继承，即基于**婚姻关系**、**血缘关系**、**扶养关系**获得继承权。

29.**遗嘱继承**指基于合法有效遗嘱的指定，称为遗嘱继承。遗嘱继承只能在**法定继承人范围内指定继承人**。

30.**遗嘱继承优先于法定继承。**

31.**【知识整合】全面理解法定继承**

|  |  |
| --- | --- |
| **含义** | 基于婚姻关系、血缘关系、扶养关系获得继承权 |
| **特点** | 是根据继承人与被继承人之间亲属关系的亲疏确定 |
| **范围和顺序** | 配偶、子女、父母(**第一顺序**)，兄弟姐妹、祖父母、外祖父母(第二顺序)；丧偶儿媳对公婆，丧偶女婿对岳父母，尽了主要赡养义务的，作为第一顺序继承人 |
| **原则** | 继承人应当本着互谅互让、和睦团结的精神，协商处理继承问题；同一顺序继承人继承遗产的份额，一般应当均等；对生活有特殊困难又缺乏劳动能力的继承人，分配遗产时，应当予以照顾；对被继承人尽了主要扶养义务或者与被继承人共同生活的继承人，分配遗产时，可以多分。 |

32.**代位继承**只适用于被继承人的子女先于被继承人死亡的，由被继承人的子女的直系晚辈血亲代位继承。

33.**遗嘱**是遗嘱人**生前**依法律规定**处分**其个人合法财产及与此相关的事务，并于其**死亡时发生效力**的**单方意思表示**。

34.遗嘱是**单方法律行为**，自然人设立遗嘱不需征得继承人或遗赠受领人的同意，只要**本人**通过一定形式作出意思表示，**即发生法律效力**。

35.设立遗嘱必须由本人独立进行，**而不能代理**。因此，必须由遗嘱人**本人直接作出意思表示。**

36.民法典规定，遗嘱有**自书遗嘱**、**代书遗嘱**、**打印遗嘱**、**录音录像遗嘱**、**口头遗嘱**和**公证遗嘱**六种。

37.**遗嘱有效的条件**

**①自书遗嘱：**由遗嘱人**亲笔书写、亲自签名**，**注明年、月、日**。

**②代书遗嘱、打印遗嘱、录音录像遗嘱、口头遗嘱**须有**两个以上无利害关系的见证人在场见证**才能生效。

**③打印遗嘱**内容打印后，遗嘱人和见证人应当**在遗嘱每一页签名， 注明年、月、日**。

**④遗嘱人立有内容相抵触的前后数份遗嘱，以最后的遗嘱为准。**

38.以录音录像形式立的遗嘱，应当有两个以上见证人在场见证。遗嘱人和见证人应当在录音录像中记录其姓名或者肖像，以及年、月、日。

39.下列人员**不能作为遗嘱见证人**：  
　　（一）无民事行为能力人、限制民事行为能力人以及其他不具有见证能力的人；  
　　（二）继承人、受遗赠人；  
　　（三）与继承人、受遗赠人有利害关系的人。

40.**无**民事行为能力人或者限制民事行为能力人所立的**遗嘱无效**。  
41.遗嘱必须表示遗嘱人的真实意思，**受欺诈、胁迫**所立的遗嘱无效；**伪造**的遗嘱无效；遗嘱被篡改的，**篡改的内容**无效。

42.通过遗嘱处分财产，**既是**对遗嘱人意愿的尊重，**又**有助于减少继承人之间的分歧，有利于整个家庭的和睦。

43.**比较遗嘱继承与遗赠、遗赠抚养协议。**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | **不同点** | **相同点** |
| **遗嘱继承** | 是在**法定继承人的范围内**确定具体继承人及份额，其法律效力优先于法定继承。 | 无论是遗嘱继承还是遗赠，都应当为缺乏劳动能力又没有生活来源的继承人保留必要的遗产份额。 |
| **遗赠** | 自然人可以立遗嘱将个人财产赠与国家、集体或者法定继承人以外的组织、个人，法律上称之为遗赠。**遗赠不属于继承。** |
| **遗赠抚养协议** | ①内涵：自然人可以与继承人以外的组织或者个人签订遗赠扶养协议。按照协议，该组织或者个人承担该自然人生养死葬的义务，享有受遗赠的权利。  ②目的：使孤寡老人的生活得到保障。 | |