

安通专家：法硕几种考试题型应有针对性复习(2) PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

https://www.100test.com/kao_ti2020/448/2021_2022__E5_AE_89_E9_80_9A_E4_B8_93_E5_c80_448914.htm

1、民法案例分析的方法和思路（一）分析民法案例的一般方法和思路 民法学内容十分庞杂，它包括了民法通则、合同法、物权法、专利法、商标法、著作权法、继承法等方面的内容，是所有科目中最难掌握、最易失分的科目。针对这些特点，考生要掌握分析民法案例的一般方法和思路，不管考题形式如何变换，以不变应万变，最终获得成功。考生在拿到民法案例分析题后，一般应当按照以下几个步骤进行解答：1. 认真阅读案例，熟悉案情。在阅读案例时，既要仔细注意案情细节，又要抓住主要情节和中心问题。切忌一目十行后便匆匆下笔。通过阅读案情，判断是一个什么类型的案例、纠纷是什么、当事人有哪些、相互之间存在什么法律关系、试卷提出的问题是等。在运用你所掌握的理论进行分析之前，要对案情有一个基本的认识和完整的印象。这样在分析和解答时，才能做到前后一致、相互协调，既能保证答题的全面和准确性，又可以避免反复阅读造成的时间浪费。2. 确定法律关系的类型。民事法律关系是贯穿于民法理论中的一条红线，是进行民法案例分析的基础。考生在对案情有一个基本的了解和认识之后，在分析时应首先从民事法律关系入手，这样才能抓住问题的根本和实质。民事法律关系是由民法所调整的、平等民事主体之间的具有民事权利和民事义务内容的社会关系。民事法律关系是民法调整社会生活的结果，是一定的财产关系、人身关系在法律上的表现。民事法律关系的类型

覆盖了民法院例的所有内容。如：所有权关系、使用权关系、租赁关系、买卖关系、侵权关系、继承关系等。明确案情中民事法律关系的类型，为准确解答案情中的问题所适用的理论和法律提供了条件和基础。例如：甲乙共同出资1.5万元买了一辆汽车，雇用丙为其开车，在途中将丁撞伤。丁被送往医院后，由于医生戊的不负责任，误将镇痛药当成葡萄糖输入丁的体内，造成丁的死亡。在此案例中，同时存在几种法律关系：甲乙之间的共有关系、甲乙和丙之间的雇佣合同关系、甲乙和丁之间的侵权损害赔偿关系、丁戊之间的侵权损害赔偿关系等。不同的法律关系适用的理论和法律条文各不相同：共有关系适用与所有权有关的理论和法律，雇佣关系适用与合同有关的理论和法律，侵权适用与侵权损害赔偿有关的理论和规定。确定民事法律关系类型的前提是对民法基本理论的系统掌握和理解，并且学会对这些理论的运用，这一点只能依靠考生自己去精心学习和理解，在此基础上有针对性地做一些典型试题来掌握。

3. 明确争议的焦点和案情事实之间的关系。争议的焦点往往是案例要提出的问题，也是案情最关键的内容。在进行分析时考生首先要明确争议的焦点并以此为中心进行答题。争议的焦点在一般的试题中主要表现为两个方面：一是原告的请求理由；二是被告的抗辩理由。二者往往围绕一个事实或者一个情节来争论，整个案情也围绕这一个中心展开和进行。在确定争议的焦点后，考生要把案件事实之间的逻辑关系弄清楚。一个较大的案例中往往包括许多事实和情节，这些事实中，哪些属于原因事实、哪些属于结果事实，各个事实之间有无关联、关联性质和程度如何等。在此基础上，排除一些对问题没有关联和作

用的事实和情节，提炼出回答问题需要的事实和情节，使案件简单化、条理化、清晰化。

4. 确定适用的法律。针对案例中提出的问题，运用已知的条件和自己掌握的有关理论和法律规定，分析、归纳、总结、得出答案，这是案例分析的最重要、最关键的一环。准确确定案情所适用的法律，要求考生首先要求对有关的法律规定烂熟于心。近几年来，民法方面的法律、法规、司法解释等有关规定越来越多，内容越来越杂，门类也越来越多，有关规定也越来越详细，掌握的难度也越来越大，考生在复习中要注意分类、对比、归纳，以免相互混淆、增加记忆负担。在熟练掌握法律的基础上，考生要运用自己的逻辑推理能力将自己所掌握的相关知识与试题中所提出的问题对号入座，得出最后正确的结论。

（二）几种主要案例的分析方法

在掌握一般民法案例的分析方法之后，下面就民法中几种典型的案例分析方法有针对性地作一介绍，以便考生具体掌握：

1. 关于民事权利主体的案例及分析方法。

（1）关于公民民事行为能力的案例及分析方法。此类案例的特点是，行为能力问题经常与订立合同、立遗嘱、致人损害等结合在一起。例如：公民甲17周岁，初中毕业后，在一家商店工作，月收入600元左右。甲工作半年后，自作主张花1200元为自己买了一条金项链。甲的父母得知此事后，以甲不具有完全行为能力，购买项链未经其父母同意为由，找到商场要求退货。问：商场是否有权拒绝甲父母的这一要求？

此类案例分析方法是：在理解案情基础上，正确认定当事人的行为能力程度，判断行为人的行为与其行为能力的关系。行为人的法定代理人有无责任，对方当事人有无过错等，从而确定行为人的行为是否有效以及哪一方当事

人应当承担民事责任等。本案例中，甲虽然从年龄上看属于限制民事行为能力人，但由于其年龄达到16周岁以上，其收入能够维持一般的生活需要，属于“有固定的收入和独立的生活能力”，根据有关的法律规定，属于“被视为完全行为能力人”的人，商场在买卖中也无过错，因此，该买卖行为合法、有效，甲的父母无权要求退货，商场有权拒绝甲的父母的退货要求。

（2）关于公民的监护问题的案例及分析方法。常见的监护案例类型主要有：监护人的范围和监护资格的问题、监护人的确定问题、监护人的监护责任问题几种。例如：甲15周岁，为一痴呆人，一日，甲父外出办事，匆忙之中忘了将甲托人照管，结果甲私自玩打火机将邻居家的房屋点燃后烧毁。问：邻居家的损失应由谁负责赔偿？此类案例的分析方法是：结合案情，首先分清案情中的监护属于哪一种监护（是对精神病人的监护还是对未成年人的监护），以及哪些人有法定的监护责任，以确定监护人和有关当事人的民事责任。在监护案件中，一般是以监护人对被监护人的行为后果承担责任，如果对方当事人也有过错，也要适当承担相应的民事责任，如果损害是由于第三人故意引诱、教唆被监护人所引起的，则应当由第三人承担责任。如果被监护人在受委托单位或个人处接受管理时致人损害，除另有约定外，应由监护人承担责任。受委托的人（如学校、幼儿园等）有过错，负连带责任。上述案例中，由于对方当事人没有过错，也无委托监护的问题，甲的监护人（甲父）应当对邻居家的损失承担赔偿责任。

（3）关于公民的宣告失踪和宣告死亡的案例及分析方法。此类案例涉及的主要问题是宣告失踪和宣告死亡的条件，申请人的资格、范围和顺序，申请

的时间，撤销宣告判决的条件及效力等问题。例如，公民甲外出打工，5年期间没有音讯，甲妻向人民法院提出宣告甲死亡的申请，人民法院于1995年3月5日作出了宣告甲为死亡人的判决。1996年2月3日，甲回到家中发现其妻已改嫁他人，甲向人民法院提出撤销原判决的申请，人民法院依法作出新判决，撤销了原判决。甲和原妻双方均愿意共同生活，问：甲与原妻能否自动恢复夫妻关系？此类案例的分析方法是：理解案情之后，运用有关的法律规定来确定案情中所涉及的问题答案，此类案例在考试中大多是直接针对有关法律条文和规定，考生在分析时要注意紧扣法律规定的有关条文。如上述案例中，根据最高人民法院的解释，甲与原妻不能自动恢复夫妻关系。

（4）关于个人合伙方面的案例及分析方法。此类案例主要涉及的问题是合伙人的资格，入伙、退伙的条件和能力，合伙人对合伙债务的承担和对合伙盈余的分配等。例如：甲、乙、丙三人各出资2万元成立一饮食店。在经营中因资金短缺，三人决定向外借钱。乙找到其朋友丁向其借钱，丁声明借钱可以，但自己要以合伙人身份参与经营并参加盈余分配，乙、丙同意丁的要求，甲因出差在外，不知这一情况。甲回来得知情况后表示不同意丁加入合伙。问：丁的入伙是否有效？此类案例的分析方法：在分析合伙案例时，首先要查明当事人的出资情况、盈余分配、债务承担等情况，有无中途入伙、退伙等情况，然后运用合伙的有关规定解决问题。上述案例中丁的入伙行为由于没有取得全体合伙人的一致同意，因而无效。分析合伙案例时要特别注意：合伙人之间是相互代理关系、对合伙债务合伙人之间承担无限连带责任，各个合伙人要以自己的全部财产承担合伙的债

务。（5）关于法人方面的案例及分析方法。法人方面的案例主要是：有关社会组织或者团体有无法人资格的问题；法人的法定代表人或者代理人与法人之间的关系的问题；法人的权利能力、行为能力的问题；法人的分立、合并时的权利义务问题以及法人联营中的有关问题。例如，公民陈某是四海贸易公司的业务科长。1992年6月因其个人债务急需用钱，找到吕国栋，说是因公司的业务需要借款5万元，吕国栋同意借款，但要求陈某提供担保。陈某找到自己小学时同学王某，说是因四海贸易公司的一笔业务很紧急，因资金不足向吕国栋临时借5万元，7月份就可还钱，请求王某为借款作担保。王某是当地有名的个体户，资金充裕，吕国栋见王某是保证人，遂同意借款。吕国栋与陈某签了5万元借款合同，在借款人一栏，陈某填上了四海贸易公司，并签了自己的名字，没有盖公司的公章。在保证人一栏，王某也签上了自己的名字。陈某拿到款后，即用以偿还其个人债务。现借款期满，陈某无力偿还借款，吕国栋要求保证人王某还款，王某则认为自己是因被欺诈而担保的，拒绝代为偿还。问：在借款合同中，陈某是否具有法定代表人资格？借款合同是否有效？谁应承担有关责任？分析方法：在回答法人方面的案例时，要针对案例中提出的问题，结合法人成立的条件、法人对它的法定代表人和其他工作人员的经营活动承担民事责任、法人分立、合并时它的权利义务由变更后的法人享有和承担、法人不得超越其经营范围从事活动、联营法人的债务承担等有关法律规定进行回答。如上述案例中，陈某的行为属个人行为，并非法定代表人行为，根据法律有关规定，法人对此不承担责任。100Test 下载频道开通，各类考试题目直接下载

。详细请访问 www.100test.com