

律师信箱

# 保证担保制度，民法典有七项调整

雷律师、李律师：

我很关注民法典中关于保证担保制度的规定，请您解释一下，较之民法通则颁布前，相关规定有哪些不同？

陕西读者 汪可盼

汪可盼读者：

此次民法典立法，在体系上，将保证合同作为典型合同之一，纳入合同编进行规制。在具体规定上，对现行法的相关具体制度作了重大修改，进一步完善了保证担保制度，值得关注。

以下是笔者对民法典保证担保制度的七项重要调整及其影响的梳理。

## 不认可意定独立担保条款的效力

担保法第5条规定，当事人可以就担保合同的从属性作出约定，但由于从属性是担保合同的基本特性，实践中对于是否允许当事人约定排除产生了较大的争议。物权法第172条规定，法律可对担保合同（担保物权）的从属性另行规定，否定了当事人约定排除的效力，但保证合同效力独立约定的效力仍存在争议。

此前，最高法院九民会议纪要第54条，已明确否定了独立保函之外当事人之间关于排除保证从属性约定的效力。

民法典第388条第1款、第682条第1款统一表述，从法律层面明确否定了当事人关于排除担保效力从属性约定的效力，长久以来对意定独立担保条款效力的争议终有定论。

## 保证方式没有约定或约定不明的，推定为一般保证责任

一般保证与连带责任保证最大的区别在于保证人是否享有先诉抗辩权，即在主合同纠纷未经审判或仲裁，并就债务人财产依法强制执行仍不能履行债务前，保证人对债权人可以拒绝承担保证责任的权利。一般保证人享有先诉抗辩权，而连带责任保证人则不享有该权利。

担保法第19条规定，在保证方式约定不明时推定为连带责任保证，由保证人承担较重的责任。

民法典第686条对上述规定作了颠覆性的修改，规定在保证方式约定不明时推定为一般保证。

因此，债权人在订立保证合同时，应关注对保证方式的约定，对于连带责任保证应当做出明确的约定。

## 保证期间没有约定或约定不明的，推定保证期间为六个月

根据担保法第25条、第26条，担保法解释



图片来源：百度图片

第32条的规定，保证合同没有约定保证期间的，推定保证期间为6个月，保证期间约定不明的，推定保证期间为2年。

民法典第692条对没有约定保证期间或约定不明的情形做相同处理，均推定保证期间为6个月。

因此，未来在订立保证合同时，应注意约定明确的保证期间。在未约定保证期间或约定不明的情形下，应当及时、依法行使担保权利。

## 一般保证诉讼时效起算点，修改为保证人拒绝承担保证责任的权利消灭之日

担保法解释第34条规定，一般保证的诉讼时效自债权人向债务人提起的诉讼或仲裁的判决或仲裁裁决生效之日起计算。

民法典第694条修正了担保法解释第34条的规定，规定一般保证诉讼时效“从保证人拒绝承担保证责任的权利消灭之日起”计算，也即从保证人丧失民法典第687条规定的先诉抗辩权之日起计算。

## 连带共同保证人之间是否有追偿权，有待进一步明确

连带共同保证是各保证人约定均对全部主债务承担连带保证责任或保证人与债权人之间没有约定所承担保证份额的共同保证。

担保法第12条、担保法解释第20条对连带

共同保证人之间的追偿权作了明确的规定。但民法典第700条仅规定了保证人对债务人的追偿权，未就连带共同保证人之间的追偿权作出规定，由此引发了对连带共同保证人是否仍享有内部追偿权的讨论。

最高法院在民法典理解与适用书中的观点认为，共同保证人之间关于追偿权如无约定，应无追偿权。究竟如何，有待司法解释进一步明确。

## 明确规定了保证人的代位权

民法典第700条规定了保证人代位权，即保证人履行保证债务后，取得债权人的地位向债务人行使原债权的权利，包括但不限于对债务人的抵押权、支付本息请求权、支付违约金请求权。

## 新增于债务人享有抵销权、撤销权的情形，保证人得拒绝履行的规定

担保法第20条、民法典第701条规定，保证人享有主债务人对债权人的抗辩权。但债务人可对债权人主张的权利不仅仅是抗辩权，还包括对主合同的撤销权以及因对债权人享有他项债权而享有的抵销权。

因此，民法典第702条新增保证人的抗辩事由，规定在债务人享有撤销权、抵销权时，保证人有权在相应范围内拒绝承担保证责任。

（金杜争议解决部合伙人雷继平、金杜争议解决部律师李晓燕）

疫情暴发后，人们纷纷关门闭户，保持社交距离，人与人之间的关系也似乎变得疏远了。疫情影响了一些人的收入，导致生活困难。我所在城市的“克尔街社区会”门前，每天都有领取食物者在此排起长队。我的几个华人朋友也积极参与到志愿者行列中，为需要帮助的人义卖筹款、发放食品、制作口罩等。

阿克维尔美术馆与克尔街社区通过组织“T恤筹款活动”，为低收入和穷困家庭，尤其是家中的青少年成员提供帮助。得知这一消息后，阿克维尔美术馆的志愿者群，立即邀请加拿大著名华人艺术家阎威老师参与，希望他设计出印有中文字样的T恤，售卖后筹得善款。

阎威老师第一时间就接受了邀请，并创意性地提出：要以古老的中文象形文字为基础，用美术的手法表达出来，从而引起不同族裔人们情感和精神上的共鸣。最终确定将“关爱互助”4个字印制在T恤上，表达在这个特殊时期，我们没有失去信心，而是选择伸手相助，彼此援助。

阎老师说，象形文字不需要懂中文，通过字的形状就能一目了然地猜出字义，感受到满满的正能量，这就是汉字的魅力。

参与创作的学生来自阿克维尔和伯灵顿的4所高中，他们把自己的心声通过美术创作表达出来。这几名学生的中文基础不是很好，在设计之初，他们投入大量时间去了解中国文化，了解汉字悠久绵长的历史，并从中得到了启发和创作灵感。

Karen同学负责设计“关”字，她以隶书为基础，设计了美术字“关”。她说：“在这艰难时刻，我希望彼此的支持将打

## 海外纪闻

# “关爱互助”显真情

王若冰（寄自加拿大）

开超越困境的生活之门。”

“爱”字的设计者是Andrew，当她了解到繁体字“爱”有一个“心”字部首时，就用“三颗心”代替了简体“爱”字的“三个点”。

“互”这个字让我想起了握在一起的两只手，给予彼此希望、支持和爱。”Tian说，她设计“互”字时，极力表达其丰富的内涵。

金文中的“助”字，下半部分是一个手的形状，意思是用手去帮助别人。Alex在设计时，把“助”放入圆中，因为圆不仅是传统中国画的元素之一，也象征互帮、互助、互爱的社区。

写有“关爱互助”字样的T恤从问世到网络宣传、义卖筹款，各个环节都得到了众多华人的支持。同时，小镇上其他族裔的商店主人也非常喜欢这个创意，积极帮助推进售卖筹款活动。

阿克维尔美术馆的董事会主席和艺术家理事们，看到阎老师和孩子们设计的T恤后特别激动，他们表示，“中国象形文字”这个设计理念非常好，会让不同文化背景的人们都能感受到，疫情期间被迫关在家里的时候，我们彼此之间还能心手相连。

阎老师告诉我，从画廊展出到美术课学习，都受到了疫情的影响。然而，在这个特殊时期，艺术不能缺席，应该起到振奋和鼓舞人心的作用。这次参与T恤筹款活动，让他感到特别开心和骄傲。

是啊，“关爱互助”这4个中文汉字的表达，足以让我们看到华人群体对当地社会奉献的浓浓的情、满满的爱心。

杜老师：

某媒体刊文说：“大地上的凸凹起伏被茫茫水原覆盖……”请问其中的“凸凹”用得是否妥当？谢谢！

重庆读者 万鸿源

万鸿源读者：

表示高低不平，宜采用“凹凸”的写法。《现代汉语词典》从上世纪70年代至今的版本中，都有“凹凸不平”的用例，而没有“凸凹”的用例。当下的《现代汉语大词典》中有“凹凸”及“凹凸不平”的词条，所举的例子是：

- (1) 凹凸面铝塑板。
- (2) 崎岖凹凸的山路。
- (3) 这段路面凹凸不平，驾车人只好减速绕行。

《中华成语大典》中有“凹凸不平”词条，而没有“凸凹不平”词条。

《现代汉语常用词表》（商务印书馆，2008年11月版），收录了社会生活中使用频率较高的常用词语，其中有“凹凸”。也就是说，“凹凸”是现代汉语中的常用词。

在人民网等主流网站观察，“凹凸起伏”的用法有近80例，而“凸凹起伏”的用法只有零星3例。这说明，在社会的实际运用中，“凹凸”是主流写法。

可见，不论从当下的语文学工具书及规范词表来看，还是从社会的实际使用来看，都宜采用“凹凸”的写法，不宜采用“凸凹”的写法。

在清代以前，曾出现过“凸凹”的写法，但是语文规范有时代性，应遵从现在的语文规范，采用现今工具书上“凹凸”的写法。

所以，提问中“大地上的凸凹起伏被茫茫水原覆盖……”一句里的“凸凹起伏”宜改成“凹凸起伏”。

《语言文字报》原主编 杜永道



## 礼仪漫谈

# 多米尼克习俗

马保奉

多米尼克国位于东加勒比海小安的列斯群岛东北部，东临大西洋，西濒加勒比海。

多米尼克国又称“多米尼克自由邦”，其名源自哥伦布。1493年11月3日，哥伦布登上该岛时，正值星期日（多米尼克），便以此命名之。

该国是一座美丽的火山岛，山势陡峭，热带雨林遍布，植物茂密，奇花异草遍地。这里空气清新，是大自然赋予的天然氧吧，也是加勒比地区的旅游胜地之一，旅游收入超过国民生产总值的一半。

多米尼克盛产香蕉、椰子等热带水果，其中香蕉出口收入，占该国外汇收入的一半。出于对自然环境的严格保护，该国不准开矿。首都罗索治安良好。1981年军事政变未遂之后，废除了常备军。

## 国旗

多米尼克国旗的底色为绿色，象征遍及全岛的香蕉园和茂密的森林。国旗中央红色区域，绘有一只鸚鵡和周边10颗黄色五星。红色区域象征社会发展计划，10颗五星代表该国的10个地区。黄、黑、白色三个十字纵横整个旗面，黄色代表柠檬、柑橘、可可、椰子等种植业；黑色代表当地的黑人和

黑白混血种人及肥沃的土地；白色象征河流、瀑布和人民的纯洁。十字代表人民的宗教信仰。

## 国徽

多米尼克的国徽呈盾形，分为四部分，右上方是一只象征丰富特产的牛蛙，左下方是一艘帆船，象征航海捕鱼业。另外两部分，分别绘有椰子树和香蕉树，代表国家的农业资源。国徽两侧，各有一只象征联邦的鸚鵡，上端一头金黄色雄狮，代表该国是英联邦成员。基部的黄色饰带上写着“吾爱天主，亦爱万物”。

## 礼仪

多米尼克人与欧洲人的礼仪、礼节基本一致，流行握手、拥抱、吻手、女士优先等。交际场合，称呼对方先生、夫人、女士以及少爷和小姐等。公务场合，习惯在称呼前加行政职务或学术职称。

这里的居民大多数是黑人和黑白混血人士。官方语言为英语，但中下层民众讲帕多语（一种英语、法语混合的语言）。

多米尼克人多数信仰天主教。人去世后，守灵3天，一般是墓葬，葬后第九夜举行悼念活动。天主教徒有专门的坟场，其他人则使用公共墓地。



多米尼克海滨一景。

百度图片

## 上访

接待公民上访，是该国政府官员的工作内容之一，总理会在政府大楼里亲自接见上访者。来上访的多数是请总理帮忙的，如建房缺少砖瓦、木料，希望政府部门提供。也有些人是向政府索赔的，因为政府为百姓兴建保障房时，铲掉了他们种的芋头。总之，这里的百姓不怕官。当地的媒体均由私人经营，没有官方媒体。

## 服饰

多米尼克人着装，一般以夏装为主，因为这里终年温差变化小，四季都保持在26-29℃之间，没有冬天。他们平时的穿着多为牛仔裤、连衣裙、旅游鞋等。闲暇时到山里泡温泉或到海边散步，人们便换上舒适的运动装。

在正式交际场合和参加宗教活动时，人们的穿着比较正式，一般是西装革履。

## 饮食

多米尼克居民的主食有大米、玉米、豆类、面包、红薯、芋头等。这里的热带水果十分丰富，如香蕉、椰子、芒果、柚子、面包果、菠萝随处可见，价格也很便宜。当地供应最多的肉类食品是鱼，而牛羊肉、猪肉、鸡肉等，大都从国外进口，价格昂贵。

当地百姓日常烹调的一日三餐，以克里奥尔风格为主，即西式和当地土著的混合形式。他们喜欢喝的饮料有可口可乐、茶、咖啡、啤酒和龙舌酒等。

## 禁猎

在当地，捕猎有一定限制，每年10月至12月为捕猎期，而且需凭捕猎证在规定的范围内采用正常的捕猎方式。超出规定期限、范围、方式的捕猎，均属违法行为，会受到法律制裁。

（作者为外交部礼宾司原参赞）

「凹凸」不宜写成「凸凹」