

第五单元 担保物权

9、最高额抵押

最高额抵押是指为担保债务的履行，债务人或者第三人对一定期间内将要连续发生的债权提供担保财产的，债务人不履行到期债务或者发生当事人约定的实现抵押权的情形，抵押权人有权在**最高债权额限度内**就该担保财产优先受偿。

(1) 债权之确定：

- ①约定的债权确定期间届满；
- ②没有约定债权确定期间或约定不明确，抵押权人或者抵押人自最高额抵押权设立之日起满**2年**后请求确定债权；
- ③新的债权不可能发生；
- ④抵押财产被查封、扣押；
- ⑤债务人、抵押人被宣告破产或者解散。

(2) 债权转让的效力

最高额抵押担保的债权确定前，部分债权转让的，最高额抵押权不得转让，但当事人另有约定的除外。

二、质权

为担保债务的履行，债务人或者第三人将其**动产**或**权利**出质给债权人**占有**，当债务人不履行到期债务或发生当事人约定的实现质权的情形时，债权人有权就该动产或权利优先受偿。

【林哥白话】不动产无法转移占有，所以不得设立质权。

1、质权的客体

类别	质权客体
动产	原则上，所有动产均可。
权利	①汇票、本票、支票。
	②债券、存款单、仓单、提单。
	③可以转让的基金份额、股权。
	④可以转让的注册商标权、专利权、著作权等知识产权中的财产权。
	⑤现有的以及将有的应收账款。

2、质权的设定

(1) 设立质权，当事人应当采取**书面形式**订立质权合同。

(2) 交付或登记生效

动产或权利	质权的设定
动产	交付
汇票、支票、本票、债券、存款单、仓单、提单	①有权利凭证：自交付权利凭证之日起设立。 ②没有权利凭证的：自有关部门办理出质登记时设立。

基金份额、股权	以基金份额、股权出质，质权自办理出质登记时设立。
知识产权中的财产权	自有关主管部门办理出质登记时设立
应收账款	自信贷征信机构（中国人民银行征信中心）办理出质登记时设立

【例-单选题】甲与乙签订借款合同，并约定由乙将自己的钻戒出质给甲，但其后乙并未将钻戒如约交付给甲，而是把该钻戒卖给了丙。丙取得钻戒后，与甲因该钻戒权利归属发生纠纷。根据规定，下列关于该钻戒权利归属的表述中，正确的是（ ）。

- A. 丙不能取得该钻戒的所有权，因为该钻戒已质押给甲
- B. 丙能取得该钻戒的所有权，但甲可依其质权向丙追偿
- C. 丙能取得该钻戒的所有权，甲不能向丙要求返还该钻戒

D. 丙能否取得该钻戒的所有权，取决于甲同意与否

答案：C

解析：根据规定，质权自出质人交付质押财产时设立。本题中，乙并未向甲交付钻戒，因此质权并未设立，而乙将钻戒给丙，丙取得了钻戒所有权，甲不能要求返还该钻戒。

【例-单选题】根据物权法律制度的规定，以下列权利出质时，质权自权利凭证交付时设立的是（ ）。

- A. 仓单
- B. 股票
- C. 基金份额
- D. 应收账款

答案：A

解析：根据规定，以汇票、支票、本票、债券、存款单、仓单、提单出质的，当事人应当订立书面合同。质权自权利凭证交付质权人时设立；没有权利凭证的，质权自有关部门办理出质登记时设立。

3、质权效力

质权人	优先受偿权	禁止流质条款
	妥善保管	保管不当致使毁损、灭失，承担赔偿责任
	处分限制	未经同意，不得使用、处分、转质
	物上代位权	对质物毁损灭失所获得保险金、赔偿金、补偿金等优先受偿
	孳息收取权	有权收取质押财产的孳息，但合同另有约定除外
出质人	处分限制	出质后，不得转让，除非经质权人同意（提存或提前清偿）

【例-单选题】甲向乙借款，为担保债务履行，将一辆汽车出质给乙。乙不慎将汽车损坏。根据物权及合同法律制度的规定，下列表述中，正确的是（ ）。

- A. 甲有权拒绝归还借款并要求乙赔偿损失
- B. 甲有权要求解除质押合同
- C. 甲有权要求乙立即赔偿损失，或在借款到期时在
损失赔偿范围内相应抵销其对乙所负的债务
- D. 甲有权要求延期还款

答案：C

解析：（1）选项 CD：因质权人保管不善致使质押财产毁损、灭失的，质权人应当承担赔偿责任；由于该赔偿责任的存在，在借款到期时，甲乙互负到期债权债务，甲有权主张法定抵销权（选项 C 正确）；如果甲乙双方协商一致（而非甲有权单方面主张，选项 D 错误），乙可以“延期还款”的形式承担该赔偿责任。

（2）选项 A：质押合同是从合同，不直接影响主合同——借款合同，甲无权拒绝归还借款。

（3）选项 B：如果乙拒不赔偿、质押财产状况进一步恶化的，则甲有权要求提前清偿债务并返还财产。

【例-单选题】根据物权法律制度的规定，下列关于质权的表述中，正确的是（ ）。

- A. 质权的客体只能是动产或者权利
- B. 质权人有权使用出质物
- C. 以股权出质的，质权自股票交付之日起设立
- D. 质权人在债务履行期届满前，与出质人约定债务人不履行
到期债务时质押财产归债权人所有的，该约定有效

答案：A

解析：

（1）选项 B，质权人未经同意，不得使用、处分、转质。

（2）选项 C，以基金份额、股权出质的，质权自办理出质登记时设立。

（3）选项 D，流质条款无效。