

第六单元 合同担保

(4) 保证诉讼时效

	起算点
一般保证	从“从保证人拒绝承担保证责任的权利消灭之日起”起算。
连带保证	从“债权人要求保证人承担保证责任之日”起算。
保证人追索权	自保证人向债权人承担责任之日起开始起算。

【注意】保证与主债权诉讼时效

- ①保证人知道或者应当知道主债权诉讼时效期间届满**仍然提供保证或者承担保证责任**，又以诉讼时效期间届满为由拒绝承担保证责任或者请求返还财产的，人民法院**不予支持**；
- ②上述保证人承担保证责任后**向债务人追偿**的，人民法院**不予支持**，但是债务人放弃诉讼时效抗辩的除外。

【例-多选题】甲、乙两公司签订一份买卖合同，约定甲公司向乙公司购买机床一台，价格为300万元。同时，丙公司向乙公司出具一份内容为“丙公司愿为甲公司应付乙公司300万元机床货款承担保证责任”的保函，并加盖了该公司公章。之后，由于市场变化，甲公司、乙公司双方协商同意将机床价格变更为350万元，但未通知丙公司。乙公司向甲公司交付机床后，甲公司无力按期支付货款，乙公司遂要求丙公司代为清偿。根据合同法律制度的规定，下列表述中，正确的是（ ）。

- A.丙公司出具保函是其单方行为，因此保证不成立
- B.丙公司应在300万元范围内承担保证责任
- C.在乙公司未就甲公司财产依法强制执行用于清偿债务之前，丙公司有权拒绝乙公司代为清偿的要求
- D.丙公司应承担保证责任，保证期间适用6个月的短期诉讼时效期间，自主债务履行期届满之日起计算

答案：BC

解析：（1）选项A：第三人单方以书面形式向债权人出具担保书，债权人接受且未提出异议的，保证合同成立；

（2）选项B：未经保证人同意的主合同的变更，如果加重债务人的债务的，保证人对加重的部分不承担保证责任；

（3）选项C：乙公司和丙公司未对保证方式进行约定，丙公司应当承担一般保证责任，享有先诉抗辩权；

（4）选项D：保证期间与保证的诉讼时效是两回事儿，选项D的表述将二者混为一谈。

(5) 涉及保证人的诉讼问题

①一般保证人

- a.债权人向债务人和保证人一并提起诉讼的，人民法院**可以将债务人和保证人列为共同被告**参加诉讼。
- b.在民间借贷纠纷中，出借人**仅起诉一般保证人**的，人民法院**应当追加**借款人为共同被告。
- c.在民间借贷纠纷中，出借人**仅起诉借款人**的，人民法院**可以不追加**一般保证人为共同被告。

【注意】应当在判决书中明确在对债务人财产依法强制执行后仍不能履行债务时，由保证人承担保证责任。

②连带保证人

- a.债权人可以将债务人或者连带保证人作为被告提起诉讼，也**可以将债务人和连带保证人作为共同被告**提起诉讼。
- b.在民间借贷纠纷中，出借人**仅起诉借款人**的，人民法院**可以不追加**连带保证人为共同被告。

c.在民间借贷纠纷中，出借人**仅起诉连带保证人**的，人民法院**可以追加**借款人为共同被告。（毕竟连带关系）

三、定金

1、定金的概念

定金合同从实际**交付**定金之日起生效（实践合同）。约定的定金数额不得超过主合同标的额的**20%**，**超过部分无效**。

【注意】定金一旦**交付**，定金所有权发生转移。

2、定金罚则

（1）总原则

哪方不履行合同约定的债务？	具体处理
付定金一方	无权要求返还定金
收定金一方	双倍返还定金

（2）具体适用

具体内容	定金罚则
一方 迟延履行 或者 有其他违约行为 ，致使合同目的不能实现。 【举例】圣诞节订的圣诞树元旦才送到。	适用
因 第三人的过错 ，致使主合同不能履行。 【举例】送圣诞树的物流司机喝多了连车带货掉沟里了。	适用
当事人一方 不完全履行 合同的，应当按照未履行部分所占合同约定内容的比例 【举例】订了十棵圣诞树就送来八棵。	按比例适用
因 不可抗力 致使主合同不能履行。 【举例】地震导致圣诞树全部毁损。	不适用

3、定金与违约金（2选1）

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。

【注意】约定的定金**不足以弥补一方违约造成的损失**，对方请求赔偿超过定金部分的损失的，法院可以并处，但定金和损失赔偿的数额总和**不应高于因违约造成的损失**。

【例-多选题】根据合同法律制度的规定，下列各项中，属于实践合同的有（ ）。

- A.保管合同
- B.定金合同
- C.赠与合同
- D.质押合同

答案：AB

解析：选项 CD：属于诺成合同。

【例-单选题】根据合同法律制度的规定，下列关于定金的表述中，正确的是（ ）。

- A.收受定金一方不履行合同义务时，应当三倍返还定金
- B.收受定金一方履行合同义务时，定金所有权发生移转
- C.定金数额不得超过主合同标的额的 20%
- D.既约定定金又约定违约金的，一方违约时，当事人有权要求同时适用

答案：C

解析：

- (1) 选项 A：收受定金一方不履行合同义务时，应当 2 倍返还定金；
- (2) 选项 B：定金一旦交付，定金所有权发生转移；
- (3) 选项 D：在同一合同中，当事人既约定违约金，又约定定金的，在一方违约时，当事人只能选择适用违约金条款或者定金条款，不能同时要求适用两个条款。

【例-单选题】甲餐厅承接乙的婚宴。双方约定：婚宴共办酒席 20 桌，每桌 2 000 元；乙先行向甲餐厅支付定金 1 万元；任何一方违约，均应向对方支付违约金 5 000 元。合同订立后，乙未依约向甲支付定金。婚宴前一天，乙因故通知甲餐厅取消婚宴。甲餐厅要求乙依约支付 1 万元定金与 5 000 元违约金。根据合同法律制度的规定，下列表述中，正确的是（ ）。

- A.甲餐厅应在 1 万元定金与 5 000 元违约金之间择一向乙主张，因为定金与违约金不能同时适用
- B.甲餐厅仅有权请求乙支付 8 000 元定金，因为定金不得超过合同标的额的 20%
- C.甲餐厅无权请求乙支付定金，因为乙未实际交付定金，定金条款尚未生效
- D.甲餐厅无权请求乙支付定金，因为定金额超过合同标的额的 20%，定金条款无效

答案：C

解析：定金合同从实际交付定金之日起生效，在本题中，乙未依约向甲餐厅支付定金，定金合同未生效，甲餐厅无权请求乙承担定金责任。