



第四节

合同的担保和保全



第四节 合同的担保和保全

（一）合同的担保★

1. 合同担保的法律特征

（1）合同担保具有明确的目的性。（督促义务人积极履行义务，保障债权人权利的实现）

（2）合同担保具有自愿性和平等性。（约定担保是合同担保的主要形式）

（3）合同担保具有从属性。（担保合同作为从合同）



第四节 合同的担保和保全

2. 合同担保的形式

- (1) 物的担保：抵押、质押、留置。
- (2) 人的担保：保证。
- (3) 钱的担保：定金。



第四节 合同的担保和保全

(1) 保证

①**一般保证**：当事人在保证合同中约定，债务人不能履行债务时，由保证人承担保证责任。保证人享有**先诉抗辩权**。

②**连带责任保证**：在债务人不履行债务时由保证人与债务人承担连带责任的保证。保证人**不享有先诉抗辩权**。

【注意】保证合同当事人双方对保证方式没有约定或者约定不明确的，按照**一般保证**承担保证责任。



第四节 合同的担保和保全

(2) 定金

① 定金罚则

定金的担保作用通过定金罚则体现

给付定金的一方不履行约定的债务的，无权要求返还定金

收受定金的一方不履行约定债务的，应当双倍返还定金。

② 定金合同的性质

定金合同是实践合同。

定金合同自实际交付定金时成立。

定金的数额由当事人约定；不得超过主合同标的额的百分之二十。



第四节 合同的担保和保全

【2025年·多选】一般保证人的先诉抗辩权，不能主张的情形包括（ ）。

- A. 债务人下落不明且无财产可供执行
- B. 人民法院已经受理债务人破产
- C. 保证人书面表示放弃本权利
- D. 债权人有证据证明债务人丧失履行债务的能力
- E. 债务人地址变更



第四节 合同的担保和保全

答案：ABCD

解析：ABCD四种情形下一般保证人不得行使先诉抗辩权，E选项债务人地址变更不属于不能主张的情形。



第四节 合同的担保和保全

【2025年·单选】关于一般保证和连带责任保证的说法，错误的是（ ）。

- A.保证合同中保证人在债务人不能履行债务时才承担保证责任，按照连带责任保证承担责任
- B.债务人不履行到期债务时，债权人可以请求债务人履行债务，也可以请求连带责任保证人承担保证责任
- C.一般保证人享有先诉抗辩权
- D.连带责任保证人不享有先诉抗辩权



第四节 合同的担保和保全

答案：A

解析：“债务人不能履行时保证人承担”是一般保证，而非连带责任保证，A错误。B、C、D均正确。



第四节 合同的担保和保全

(3) 定金罚则与违约金的联系与区别

项目		定金罚则	违约金
区别	交付时间	合同履行前交付。	只能在有违约行为发生后交付。
	效力不同	证明合同成立和预先给付的效力。	——
	性质不同	起合同担保的作用。	违约责任的一种形式。
联系	都可以使违约一方丧失一定的金钱利益，都具有督促义务人积极履行合同的作用。		



第四节 合同的担保和保全

【2024年·单选】根据《民法典》，定金的数额由当事人约定，但不得超过主合同标的额的（ ）。

A.20%

B.30%

C.50%

D.10%



第四节 合同的担保和保全

答案：A

解析：定金的数额不得超过主合同标的额的20%，超过部分不产生定金的效力，故A正确。



第四节 合同的担保和保全

【2023年·单选】关于定金合同的说法，错误的是（ ）。

- A. 定金的数额由当事人约定，但不得超主合同标的额的百分之二十
- B. 定金的担保作用通过定金罚则体现
- C. 定金合同是诺成合同
- D. 定金是合同的一种担保方式



第四节 合同的担保和保全

答案：C

解析：定金合同是实践合同，定金合同自实际交付定金时成立。



第四节 合同的担保和保全

（二）合同的保全★★

合同的保全是指为防止因债务人财产的不当减少致使债权人债权的实现受到危害，而设置的保全债务人责任财产的法律制

债权人的 代位权	概念	当债务人怠于行使其对第三人的权利而危害债权实现时，债权人享有的以自己名义代位行使债务人权利的权利。但是该权利专属债务人自身的除外。
	代位权的行使	债权人的代位权必须通过诉讼方式行使，代位权的范围以债权人的债权为限，行使代位权的必要费用，由债务人负担。



第四节 合同的担保和保全

债权人的 撤销权	概念	债权人的撤销权是指当债务人所为的减少其财产的行为危害债权实现时，债权人为了保全其债权得请求法院撤销债务人该行为的权利。	
	成立要件（因债务人行为是有偿还是无偿而不同）	客观要件（无偿）	①债务人实施了一定的处分财产的行为。 ②债务人的处分行为已发生法律效力。 ③债务人处分财产的行为危害到债权的实现。
		主观要件	在债务人实施损害债权人利益的处分行为时，受让人知道该情形。



第四节 合同的担保和保全

【2023年·多选】根据《民法典》，债权人提起代位权诉讼，应当符合的条件有（ ）。

- A. 债权人须以债务人的名义起诉
- B. 债务人怠于行使其债权，对债权人造成损害
- C. 债权人的债权已届清偿期
- D. 债权人的债权不是专属于债务人自身的债权
- E. 债权人对债务人的债权合法



第四节 合同的担保和保全

答案：BCE

解析：选项A错误；债权人的代位权是指因债务人怠于行使其债权或者与该债权有关的从权利，影响债权人的到期债权实现的，债权人享有的向人民法院请求以自己的名义代位行使债务人对相对人的权利的权利，但是该权利专属于债务人自身的除外。成立条件：①债务人对第三人享有权利。选项B正确；②债务人怠于行使权利，且因此可能危及债权人的债权。选项C正确；③债权人对债务人的债权已届清偿期而未获清偿。选项D错误；④债务人对第三人的权利为非专属性权利和可以强制执行的权力。E选项正确，合法的债权才会受到法律的保护。综上所述本题选择BCE。



第四节 合同的担保和保全

【2024年·单选】因债务人怠于行使其债权或者与该债权有关的从权利，影响债权人的到期债权实现的，债权人可以向人民法院请求以自己的名义代位行使债务人对相对人的权利，债权人的这种权利称为（ ）。

- A. 先履行抗辩权
- B. 债权人的撤销权
- C. 债权人的代位权
- D. 不安抗辩权



第四节 合同的担保和保全

答案：C

解析：根据“代位行使”可判断为代位权，故C正确。



第四节 合同的担保和保全

【2024年·多选】下列法律制度中，属于合同的担保制度的有（ ）。

- A. 保证
- B. 定金
- C. 抵押
- D. 违约金
- E. 留置



第四节 合同的担保和保全

答案：ABCE

解析：违约金属于违约责任，不属于担保制度。A、B、C、E均为担保方式。