



新世纪高等学校教材

国际贸易学核心课系列教材

王晓川 主 编

# 国际商事合同法

International  
Commercial  
Contract Law



北京师范大学出版集团  
BEIJING NORMAL UNIVERSITY PUBLISHING GROUP  
北京师范大学出版社

新世纪高等学校教材

国际贸易学核心课系列教材

# 国际商事合同法

International Commercial Contract Law

王晓川 主编

(对外经济贸易大学)



北京师范大学出版集团  
BEIJING NORMAL UNIVERSITY PUBLISHING GROUP  
北京师范大学出版社

绝受许人继续进入行业。

举个大家十分熟悉的例子，某集团十分重视员工的培训和发展，从餐厅服务员、领班、领班以上的管理人员，公司都按照其工作特点安排系统的培训课程。培训不仅帮助员工提高工作技能，还丰富并完善了员工自身的知识。该集团于1998年，专为餐厅管理人员设立的教育发展中心成立后，每年为餐厅管理人员提供上千次的培训课程，包括：I. ①国… II. ①王… III. ①国际贸易—贸易法：合同法—基本知识 IV. ①D997.1

中国版本图书馆CIP数据核字(2010)第021481号

营销中心电话 010-58802181 58808006  
北师出版社高等教育分社网 <http://gaojiao.bnup.com.cn>  
电子信箱 beishida168@126.com

出版发行：北京师范大学出版社 [www.bnup.com.cn](http://www.bnup.com.cn)  
北京新街口外大街19号  
邮政编码：100875

印刷：北京中印联印务有限公司  
经销：全国新华书店  
开本：170 mm × 230 mm  
印张：20.25  
字数：348千字  
版次：2010年7月第1版  
印次：2010年7月第1次印刷  
定价：29.00元

策划编辑：戴轶 责任编辑：李洪波  
美术编辑：毛佳 装帧设计：毛佳  
责任校对：李菡 责任印制：李丽

**版权所有 侵权必究**

反盗版、侵权举报电话：010-58800697

北京读者服务部电话：010-58808104

外埠邮购电话：010-58808083

本书如有印装质量问题，请与印制管理部联系调换。

印制管理部电话：010-58800825

在《商业特许经营管理条例》颁布之前，法律上的义务作出了明确的规定。《国际特许经营协会的惯例法规》规定：“11. 总部应鼓励并或提供训练，帮助加盟商提高他们的经营特许企业的能力。12. 总部应对加盟店的商业活动提供合理的指导和监督，为了保护整体利益和保持整个特许经营体系的完整，使每一

## 新世纪高等学校教材 国际贸易学核心课系列教材 学术顾问委员会

(以姓氏笔画为序)

- 王林生** 对外经济贸易大学原副校长、教授
- 王绍熙** 对外经济贸易大学教授
- 庄宗明** 厦门大学校长助理、教授
- 陈文敬** 商务部国际贸易经济合作研究院副院长、研究员
- 杨圣明** 中国社会科学院学部委员、教授
- 杜厚文** 中国人民大学原副校长、教授
- 冼国明** 南开大学跨国公司研究中心主任
- 施用海** 中国国际贸易学会会长、教授

# 总序

当代国际经济贸易发展的本质特征是经济全球化。在强劲的经济和技术推动力的作用下，在以发达国家为主的跨国公司的带动下，经济全球化拥有着强大的自我驱动和维系能力，成为不可抗拒和难以逆转的发展趋势。在全球贸易扩张、金融市场一体化、技术扩散效应增强和国际移民持续进行四个因素的共同作用下，全球生产要素流动性和配置效率进一步提高。进入21世纪，经济全球化表现出了新的特点，也带来了新的问题，这些都成为当代国际经济贸易研究的核心命题。

国际经济贸易的新发展主要呈现出如下特点：一是经济全球化不断发展。经济全球化的内涵主要包括贸易全球化、金融全球化和生产全球化。贸易全球化程度不断提升。根据OECD的统计，1999—2006年，30个成员国按2000年固定价格和固定汇率计算的贸易（包括货物和服务）在GDP中的比重均呈现不断上升的态势。在金融全球化方面，全球金融流量和网络的广度、强度、速度和影响都是空前的，国内金融市场和世界主要的金融中心日益植根于同一个世界金融体系之中。2007年6月，IMF发布了题为《收获金融全球化利益》的研究报告，指出在1975—2005年，用外部资产及负债的总额与GDP的比重来衡量，金融全球化的平均水平已大约发展了3倍，金融全球化变得越来越充分。在生产全球化方面，跨国公司日趋活跃，正越来越多地在全球范围内进行经济资源配置和结构调整。跨国公司的跨国化指数不断提高，向全球公司转型。在全球直接投资流动方面，经历了2001—

2003年的衰退之后,全球对外直接投资(FDI)出现了新一轮的迅猛增长。根据联合国贸易和发展会议发布的《2007年世界投资报告》,跨国并购活动的增长支撑了全球FDI的上升。二是经济全球化的深入发展也同样带来了各种新的问题,从而成为国际经济贸易研究的重要内容。这些问题主要表现为:全球经济失衡越来越严重、国家经济安全问题引起各国的普遍关注、保护主义不时抬头、南北差距与发展中国家的利益保障问题值得深刻反思。三是国际经济制度和规则的作用越来越重要。经济全球化的顺利发展需要完善的国际经济规则。一方面推动贸易、投资的自由化,保护知识产权;另一方面在此过程中防范风险并解决出现的各种问题。在经济全球化的背景下,互利共赢成为国际经济规则的核心理念。相互依存必然要求互利共赢。事实上,规则本身就意味着合作,而合作通常能够带来共赢的结果。因此,互利共赢必然是国际经济规则的核心理念,是国际经济规则的收益来源。四是国际经济与政治格局正经历着冷战后最大的变革。总体而言,积极参与经济全球化会给各国带来利益,也会带来风险。在此过程中,有些国家实现了快速发展,有些国家则相对落在了后面。扩大后的欧盟在经济实力上已经能够与美国平起平坐,而欧元则成为美元自成为世界主要货币以来的第一个竞争者。对于基本的经济和社会问题,欧洲的取向可能与美国的取向越来越不同。亚洲各国的相对地位在发生着翻天覆地的变化,日本的相对衰落不能掩盖亚洲经济增长仍然是世界上最有活力的这一事实。尤其是东亚经济集团的形成将创造一个三极世界经济格局,对美国具有重大的地缘政治和经济影响。新兴大国呈现出崛起之势,尤其是中国、印度、巴西、俄罗斯、南非五国。这些新兴大国都希望经济快速、持续增长,希望世界在制定引导和管理全球经济的政策和制度时承认它们的利益,希望在全球决策时有一席之地。对于新兴大国与原有大国之间的关系,有人视之为竞争者,也有人视之为伙伴。五是中国经济贸易实力快速发展,逐步成为世界性的大国。三十年来,中国通过积极参与经济全球化,改革与开放并举,实现了快速发展。中国对外贸易迅速发展,在世界贸易中的地位不断上升,贸易结构、贸易流向、贸易方式和贸易主体均趋向优化。吸收外资不断跃上新的台阶,外商直接投资稳步增长,占国际直接投资的比重不断提高,成为名副其实的吸引外资大国。“走出去”战略实施良好,对外直接投资取得了较大的进展。对外开放促进了对外经济活动的迅猛发展,也推动了中国经济的持续、快速增长,“中国增长奇迹”引起世人瞩目。中国正成为具有世界性影响

力的大国。

在经济全球化和信息技术革命的共同推动下,国际间可贸易的对象和交易的范畴不断扩大,导致国际贸易本身也发生了诸多的变化,一是贸易本身的概念和范畴不断拓展,不仅仅包括货物贸易和服务贸易,还延伸到要素贸易领域,知识产权与贸易之间的关系越来越紧密;二是贸易与投资的一体化趋势持续加强,资本的跨国流动越来越通畅,国际融资越来越便利,跨国经营成为企业在全世界范围内优化资源配置的必要选择;三是新的贸易模式和交易方式不断出现,具体的贸易业务方式也在发生新的变化。

总之,当今国际经济贸易发展的实体内容不断发生变化,新的问题不断出现,新的理论、新的政策、新的贸易方式也不断涌现。新的变化对宏观管理、企业管理、业务操作等层面的人才素质也提出了更高的要求。这些现实的变化都需要在新的教材中予以体现。当然,对这些内容的探讨并非完全照搬西方的经济贸易理论,并非全套采纳他国的政策措施,而是要尽量建立有中国特色的贸易理论与政策体系,为建设有中国特色的社会主义服务。本着这些原则和思路,我们组织编写了本套教材,以求与时俱进,体现国际经济贸易中的新变化。例如,《国际经济与贸易概论》反映了国际经济与经济全球化的最新发展及特点,探讨了国际经济格局的变迁及影响;《国际服务贸易》反映了世界服务贸易迅速发展的现状,服务贸易成为世界各国贸易竞争的新领域;《国际知识产权保护与贸易》反映了知识产权保护与国际贸易之间越来越紧密的关系,尤其关注各国之间的知识产权争端;《国际直接投资》描述了国际直接投资的最新发展变化,尤其关注国际直接投资开始转向服务业的新趋势以及跨国并购的新发展;《跨国经营理论与实务》从企业微观的层面分析跨国公司的全球化战略布局,兼顾最新的理论与实务操作;《国际融资与结算》详尽分析了政府、企业利用国际融资的渠道及其新的表现形式,并阐述了最新的业务操作流程;《国际贸易业务教程》反映了当今国际贸易业务的主要操作方法以及在业务过程中的各个交易环节;《国际电子商务》反映了电子商务越来越普及于国际贸易活动的现实,详尽分析了其交易过程中的各个环节,侧重于应用与实际操作,对网络营销、电子商务与国际贸易、国际贸易电子商务交易流程、电子支付、电子商务解决方案等做了详尽的描述,并给出了很多实例;《国际商事合同法》运用案例教学法详尽分析了国际商事合同中的各种条款以及风险规避方法;《世界贸易组织概论》既反映了多边贸易体制六十年来发展历程,又反

映了多哈回合谈判的最新进展以及世界贸易组织所面临的挑战和未来走向；《中国对外经济贸易概论》反映了入世以来中国对外贸易管理所呈现的新的管理理念、新的管理办法，分析了中国在各个领域新的战略思路和政策措施。《世界经济贸易地理》反映了世界各国（地区）自然资源禀赋、经济结构形式、产业分布规律及商品交换方向。

在本套教材的编写过程中，得到了有关各方的大力支持，在此对他们表示感谢。没有各方面的共同努力，这项庞大的工程是难以完成的。感谢本书的学术顾问和编写委员会成员，也感谢北京师范大学出版社有关领导和同志的努力与辛劳。另外，在编写过程中参考了国内外专家和学者的一些研究成果，特此感谢。限于水平和时间，不当之处在所难免，欢迎批评指正。

张汉林

2008年5月



# 前 言

在民商事法律体系中，合同法占有重要的法律地位，是财产流转和商品流通的基础性的重要制度规则。在古往今来的社会经济发展的历史长河中，作为交易的重要规则，合同法扮演了举足轻重的角色。社会财富的交换促进了社会财富的增长，社会财富的增长加快了社会文明的进程。

合同法在古罗马时期已初现规模，并对大陆法和英美法的合同制度产生了深远的影响。大陆法的法国和德国的民法典及商法典构造了合同法制度的较为完备的体系框架。英美法从普通法到衡平法形成的合同判例法体系，极大地丰富了合同的体系内容。

国际贸易活动从古至今，依赖于国际商事合同制度，同时也对国际商事合同制度的发展和完善提供了规则源泉。20世纪以来，随着国际经济交往的不断发展，国际商事规则日益趋同，国际组织也不遗余力地制订和推行国际商事合同的一般规则，这些国际商事合同规则从各国合同体制中获取了营养，也对各国的合同法制产生了深刻的影响。

本书以国际相关重要合同法制的公约和示范法及其他相关国际商事合同惯例为基本蓝本，以大陆法和英美法的合同法规则为主要研究依据，以相关主要的学术论述为主要参考内容，较系统地介绍和评析了国际商事合同的一般制度，选取了六种典型的国际商事合同进行分类介绍评析，在写作中，比较注重在国际惯例、两大法系的合同规则间进行比较分析，对规则的形成及适用条件进行了较详细的解读。

本书可作为高等学校法学类、经济贸易类学生的教材用书或辅导用书，也可供从事国际经济贸易实务工作的人士进行学习和参考。

本书由王晓川教授主编。主编确定了本书的整体写作思路和各章节的内容，并对初稿进行了修改。本书具体写作分工是：绪论：王晓川；第一章：夏兴宇、刘祎、刘经纬、杨文婧；第二章：杨文婧；第三章：刘祎；第四章：刘经纬；第五章：夏兴宇；第六章：夏兴宇、刘祎、刘经纬、杨文婧；第七章：刘经纬，周子琦，吴云；第八章：曹雅璠；第九章：夏兴宇；第十章：杨文婧；第十一章：赵栋；第十二章，刘祎。

本书的出版发行得到北京师范大学出版社的大力支持和帮助，在此深表谢意。

由于本书作者水平有限，敬请读者对书中不妥甚至谬误之处提出宝贵意见。

王晓川

2010年6月

# 目 录

<b>绪 论</b>	<b>国际商事合同法概述</b>	1
<b>第1章</b>	<b>国际商事合同的订立</b>	8
	【本章结构图】	8
	【本章学习目标】	8
	【引导案例】发传真购买大米纠纷案	9
1.1	概 述	10
1.1.1	合同的订立	10
1.1.2	合同的成立	11
1.2	要 约	12
1.2.1	要约的概念	12
1.2.2	要约的性质	12
1.2.3	要约的成立要件	12
1.2.4	要约邀请	15
1.2.5	反要约与交叉要约	16
1.2.6	要约的法律效力	17
1.3	承 诺	19
1.3.1	承诺的概念	19
1.3.2	承诺的要件	19
1.3.3	承诺的方式	21
1.3.4	承诺的效力	21
1.3.5	合同成立的时间和地点	24
1.4	国际商事实务中特殊的缔约方式	25
1.4.1	拍 卖	25
1.4.2	招 标 投 标	25
1.4.3	电子商务合同	27

1.5	缔约过失责任 .....	28
1.5.1	缔约过失责任的概述 .....	28
1.5.2	缔约过失理论在各国立法上的表现 .....	31
1.5.3	国际商事合同中缔约过失责任的类型 .....	32
1.5.4	缔约过失责任的形式及其赔偿范围 .....	33
	【本章精要】 .....	35
	【思考题】 .....	35
	【推荐阅读书目】 .....	35
<b>第2章</b>	<b>国际商事合同的效力</b> .....	37
	【本章结构图】 .....	37
	【本章学习目标】 .....	37
	【引导案例】购销纠纷案 .....	38
2.1	合同的效力概述 .....	38
2.1.1	合同生效的概念 .....	38
2.1.2	合同生效的法律后果 .....	39
2.1.3	合同效力的状态 .....	39
2.2	有效合同 .....	40
2.2.1	合同有效的一般要件 .....	40
2.2.2	《国际商事合同通则》对合同效力的特殊规定 .....	42
2.3	效力待定的合同 .....	42
2.3.1	效力待定合同的概念与类型 .....	42
2.3.2	限制民事行为能力人订立的合同 .....	43
2.3.3	欠缺代理权而订立的合同 .....	47
2.3.4	无权处分的合同 .....	49
2.4	可撤销合同 .....	50
2.4.1	可撤销合同的概念 .....	50
2.4.2	错误 .....	50
2.4.3	欺诈 .....	54
2.4.4	胁迫 .....	56
2.4.5	显失公平的合同 .....	57
2.4.6	撤销权的行使 .....	58
2.4.7	在我国行使撤销权的后果 .....	59
2.5	无效的合同 .....	60

2.5.1	无效合同的概念	60
2.5.2	我国法律规定的合同无效的类型	61
2.5.3	英美法系国家违反公共政策的合同	62
2.5.4	我国无效合同的法律后果	63
2.5.5	英美法系国家合同中因不法约定而无效的法律后果	63
	【本章精要】	64
	【思考题】	64
	【推荐阅读书目】	64
<b>第3章</b>	<b>国际商事合同的履行</b>	65
	【本章结构图】	65
	【本章学习目标】	65
	【引导案例】李海健等9人诉广州市某旅游公司在旅游活动中违约 减少旅游景点赔偿纠纷案	66
3.1	合同履行的概述	67
3.2	合同履行的原则	67
3.2.1	诚实信用原则	68
3.2.2	适当履行原则	69
3.2.3	协作履行原则	70
3.2.4	经济合理原则	70
3.2.5	情势变更原则	71
3.3	情势变更原则	71
3.3.1	情势变更原则的历史发展	71
3.3.2	情势变更原则的适用	74
3.3.3	情势变更原则的效力	75
3.3.4	情势变更原则与相关概念的区别	75
3.4	合同的解释	77
3.5	双务合同履行中的抗辩权	82
3.5.1	双务合同履行中的抗辩权的概述	82
3.5.2	同时履行抗辩权	83
3.5.3	不安抗辩权	87
3.5.4	先履行抗辩权	89
3.6	合同的保全	90
3.6.1	债权人的代位权制度	90

3.6.2 债权人的撤销权制度 .....	91
【本章精要】 .....	94
【思考题】 .....	95
【推荐阅读书目】 .....	95
<b>第4章 国际商事合同的变更和转让</b> .....	96
【本章结构图】 .....	96
【本章学习目标】 .....	97
【引导案例】基于虚假债权转让合同诉银行侵权案 .....	97
4.1 国际商事合同的变更 .....	100
4.1.1 概述 .....	100
4.1.2 合同变更的要件 .....	101
4.1.3 合同变更的效力 .....	102
4.1.4 美国《统一商法典》的规定 .....	102
4.2 合同转让概述 .....	103
4.2.1 合同转让的概念和特征 .....	103
4.2.2 与相关概念的区别 .....	103
4.2.3 合同转让的制度价值 .....	104
4.2.4 合同转让的分类 .....	104
4.2.5 合同转让的要件 .....	104
4.3 合同权利让与 .....	105
4.3.1 合同权利让与的概述 .....	105
4.3.2 合同权利让与和相关制度的比较 .....	106
4.3.3 合同权利让与的成立要件 .....	107
4.3.4 合同权利让与通知 .....	109
4.3.5 合同权利让与的效力 .....	110
4.4 合同义务的移转 .....	110
4.4.1 概念 .....	110
4.4.2 免责的债务承担 .....	111
4.4.3 并存的债务承担 .....	113
4.5 合同权利义务的概括移转 .....	113
4.5.1 概念 .....	113
4.5.2 意定的概括移转 .....	113
4.5.3 法定的概括移转 .....	114

【本章精要】	115
【思考题】	115
【推荐阅读书目】	115
<b>第 5 章 国际商事合同的违约责任</b>	116
【本章结构图】	116
【本章学习目标】	116
【引导案例】安装合同纠纷案与买卖合同纠纷案	117
5.1 违约行为与违约责任概述	117
5.1.1 违约行为	117
5.1.2 违约责任	118
5.2 违约责任的归责原则	119
5.2.1 归责原则的概念及意义	119
5.2.2 两种归责原则的区别	120
5.3 对一般违约行为采取的救济措施	122
5.3.1 违约金	122
5.3.2 损害赔偿	123
5.3.3 强制履行	124
5.3.4 支付价款和逾期利息	125
5.3.5 修理、更换、重作、减价或者退货	125
5.4 预期违约及其救济措施	125
5.4.1 预期违约概述	125
5.4.2 预期违约的构成、类型及法律救济	127
5.4.3 预期违约与大陆法系相关制度的对比	130
5.4.4 国际法与我国《合同法》对预期违约的规定	132
5.5 违约责任的免除	133
5.5.1 违约责任免责概述	133
5.5.2 违约责任免除的具体事由	133
5.6 违约责任和侵权责任的竞合	136
5.6.1 民事责任竞合概述	136
5.6.2 违约责任与侵权责任的区别	136
5.6.3 违约责任与侵权责任竞合的处理	138
【本章精要】	140
【思考题】	140

	【推荐阅读书目】 .....	140
<b>第6章</b>	<b>国际商事合同的终止</b> .....	141
	【本章结构图】 .....	141
	【本章学习目标】 .....	141
	【引导案例】赠予合同纠纷案 .....	141
	6.1 合同终止概述 .....	142
	6.2 合同终止的原因 .....	143
	6.2.1 清偿 .....	143
	6.2.2 合同解除 .....	147
	6.2.3 抵销 .....	153
	6.2.4 提存 .....	154
	6.2.5 免除 .....	156
	6.2.6 混同 .....	158
	6.3 合同终止的效力 .....	159
	【本章精要】 .....	160
	【思考题】 .....	160
	【推荐阅读书目】 .....	160
<b>第7章</b>	<b>国际货物买卖合同</b> .....	161
	【本章结构图】 .....	161
	【本章学习目标】 .....	161
	【引导案例】买卖合同纠纷案 .....	161
	7.1 国际货物买卖合同概述 .....	163
	7.1.1 国际货物买卖 .....	163
	7.1.2 国际货物买卖合同 .....	164
	7.1.3 调整国际货物买卖合同的主要法律规范和规则 .....	165
	7.2 卖方的义务 .....	167
	7.2.1 卖方义务概述 .....	167
	7.2.2 交货的时间与地点 .....	167
	7.2.3 提交有关货物的单据 .....	168
	7.2.4 关于货物的品质担保义务 .....	169
	7.2.5 关于货物的权利担保义务 .....	172
	7.3 买方的主要义务 .....	174



7.3.1	大陆法系主要国家的相关规定	174
7.3.2	英美法系主要国家的相关规定	175
7.3.3	《联合国国际货物买卖合同公约》的规定	176
7.4	货物所有权与风险的转移	178
7.4.1	货物的所有权转移	178
7.4.2	货物的风险承担	180
7.5	《公约》对违反国际买卖合同的补救方法	184
7.5.1	概述	184
7.5.2	买卖双方都可以采用的救济方法	185
7.5.3	卖方违约时买方的救济方法	186
7.5.4	买方违约时卖方的救济方法	186
7.5.5	我国《合同法》分则“买卖合同”的相关规定	186
	【本章精要】	187
	【思考题】	187
	【推荐阅读书目】	188
<b>第8章</b>	<b>产品销售代理合同</b>	189
	【本章结构图】	189
	【本章学习目标】	189
	【引导案例】签订产品销售代理合同	190
8.1	产品销售代理合同概述	191
8.1.1	产品销售代理制的概念及含义	191
8.1.2	产品销售代理合同的概念及特征	192
8.1.3	产品销售代理合同与相关合同的区别	194
8.2	有关产品销售代理合同的各国法律制度	195
8.2.1	英美国家有关产品销售代理的法律制度	195
8.2.2	大陆法系国家有关产品销售代理的法律制度	196
8.2.3	关于产品销售代理的国际公约	197
8.2.4	我国有关产品销售代理的法律	198
8.3	产品销售代理合同的类型	199
8.3.1	总代理合同与普通代理合同	199
8.3.2	独家代理合同与一般代理合同	201
8.3.3	经销合同与代销合同	202
8.4	产品销售代理合同的订立	204