

民商事纠纷裁判依据新释新解丛书

全国首批审判业务专家 何志 © 总主编

合同纠纷 裁判依据新释新解

HETONG JIUFEN CAIPAN YIJU XINSHI XINJIE

庞景玉 何志 © 著

全面梳理主要裁判依据 * 专业分析指导性案例及典型案例
权威阐释热点难点问题 * 切实提供审判实务参考指导意见

人民法院出版社

民商事纠纷裁判依据新释新解丛书

全国首批审判业务专家 何志 © 总主编

合同纠纷 裁判依据新释新解

HE TONG JIU FEN CAI PAN YI JU XIN SHI XIN JIE

庞景玉 何志 © 著

人 民 法 院 出 版 社

图书在版编目 (CIP) 数据

合同纠纷裁判依据新释新解/庞景玉、何志著. —北京:
人民法院出版社, 2014. 9

(民商事纠纷裁判依据新释新解丛书)

ISBN 978-7-5109-1023-4

I. ①合… II. ①庞… ②何… III. ①合同纠纷—审判—法律
解释—中国 IV. ①D923.65

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2014) 第 179159 号

合同纠纷裁判依据新释新解

庞景玉 何 志 著

责任编辑 杨天泰

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京市东城区东交民巷 27 号 (100745)

电 话 (010) 67550530 (责任编辑) 67550558 (发行部查询)
65223677 (读者服务部)

网 址 <http://www.courtbook.com.cn>

E - mail courtpress@sohu.com

印 刷 三河市国英印务有限公司

经 销 新华书店

开 本 787×1092 毫米 1/16

字 数 521 千字

印 张 26.5

版 次 2014 年 9 月第 1 版 2014 年 9 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978-7-5109-1023-4

定 价 60.00 元

版权所有 侵权必究

民商事纠纷裁判依据新释新解

丛书编辑委员会

编委会主任：何 志

编辑委员会成员：

王 松	王玉国	王西平	王海燕	王晓艳
叶永忠	刘 琪	刘保玉	刘晓蕾	刘慕瑾
孙 超	孙春雨	孙瑞玺	邬 砚	何 志
何育凯	何晓航	邹 宇	杨光明	杜豫苏
李 媛	李晓钰	陈希国	张 薇	张 燕
张建文	时贝儿	旷愚念	祝来新	庞景玉
周江涛	侯国跃	赵 珂	赵 翎	赵青东
贺秀风	姚建军	高俊岗	徐强胜	钱 凯
袁辉根	黄学忠	葛 文	谭松平	滕 威

总 序

法律的生命在于实施。在社会主义法律体系形成之后，摆在我们面前的有两大任务：一是如何使“纸上的法律”（law in paper）变为“行动中的法律”（law in action）；二是如何最大限度地发挥现有法律的实际效果。这既需要社会大众具有熟知法律知识的能力，也需要法律人养成法律思维的能力，更需要裁判者具有精湛解决争议的能力。只有具备这三种能力，才能“使一个法律人能够依法律实现正义”。^① 由何志法官担任总主编的《民商事纠纷裁判依据新释新解》丛书对民商事主体遵守法律规则、发挥法律的实际效果、实现司法的公平正义，必将起到积极的指导作用。

《民商事纠纷裁判依据新释新解》丛书共涉及合同、物权、侵权、担保、公司、房地产、金融、劳动等领域，可以说内容比较全面，均是民商法审判实务中的常用热点。该丛书有如下显著特点：

第一，论理翔实。这套丛书的重中之重是民商法理论与实务案例的紧密结合，当然也是这套丛书的一大“亮点”。作者在对法律正确理解与适用的基础上，广泛吸收民商法研究领域的最新成果，尤其是对最高人民法院所有规范性文件，包括司法解释、司法政策、请示与答复、院长讲话、庭推精要、有关业务庭意见、指导性案例、最高人民法院公报案例以及其他重要的参考观点（如最高人民法院法官的著述和主流观点），做“贯通”和“梳理”性的论述，使民商法理论与审判实践紧密结合起来，以期突出权威性、实用性、可读性和指导性。

第二，案例权威。这套丛书案例的选取，原则上选用具有典型性、代表性、真实性的案例。案例均来自最高人民法院所公布的指导性案例、《最高人民法院公报》《最高人民法院公布裁判文书》、最高人民法院网以及最高人民法院审结并发布在最高人民法院有关审判与指导丛书

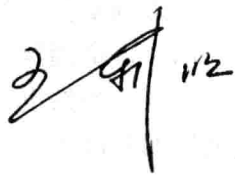
^① 王泽鉴：《民法思维——请求权基础理论体系》，北京大学出版社2009年版，第1页。

中的案例。书中所引用的具体个案，均注明来源，取其精华部分，避免了案例资料的大量堆砌。案例的权威性，为社会大众的遵法和人民法院的司法提供了很好的参考和参照价值。

第三，体例统一。每部书原则上以某部法律为主线，对审判实践中所反映的热点、难点问题，从指导审判实务角度出发，具体阐述法律的适用及适用法律解决问题的依据。每部书的第一章均对该法律适用中的原则、最高人民法院的司法解释、规范性文件、指导性案例等作集中梳理，以后各章详细解读第一章总括性内容，遵循多则多写，少则少写，避免了“无病呻吟”。体例的统一，凸显了丛书的整体优势。

美国大法官霍姆斯说过：“法律的生命不在于逻辑，而在于经验。”该丛书的作者大多是具有法学博士、硕士学位的知名学者、法官和律师，他们不仅具有较高的理论水平，在各自研究领域有所成就，有不少研究成果发表，而且具有丰富的司法实践经验。尤其是该丛书的主编何志法官，二十年如一日，笔耕不辍，著述颇丰，多项成果获奖，并被评为全国首批审判业务专家，这也保证了该套丛书的质量。该套丛书既具有很高的理论水平，又有很高的实用价值；既能为法学理论研究提供重要参考，又能为司法实践提供参照依据。

是为序。



二〇一四年七月

凡 例

1. 本书中法律法规名称均使用简称，如《中华人民共和国合同法》简称为《合同法》。

2. 本书中下列司法解释及相关文件使用简称：

法律文件名称	发文字号	简 称
最高人民法院印发《关于案例指导工作的规定》的通知	法发〔2010〕51号	案例指导规定
最高人民法院关于适用《中华人民共和国合同法》若干问题的解释（一）	法释〔1999〕19号	合同法解释（一）
最高人民法院关于适用《中华人民共和国合同法》若干问题的解释（二）	法释〔2009〕5号	合同法解释（二）
最高人民法院关于审理商品房买卖合同纠纷案件适用法律若干问题的解释	法释〔2003〕7号	商品房买卖合同解释
最高人民法院关于审理建设工程施工合同纠纷案件适用法律问题的解释	法释〔2004〕14号	建设工程施工合同解释
最高人民法院关于审理涉及国有土地使用权合同纠纷案件适用法律问题的解释	法释〔2005〕5号	国有土地使用权合同解释
最高人民法院关于审理民事案件适用诉讼时效制度若干问题的规定	法释〔2008〕11号	诉讼时效规定
最高人民法院关于审理城镇房屋租赁合同纠纷案件具体应用法律若干问题的解释	法释〔2009〕11号	房屋租赁合同解释
最高人民法院关于审理旅游纠纷案件适用法律若干问题的规定	法释〔2010〕13号	旅游纠纷规定

法律文件名称	发文字号	简 称
最高人民法院关于审理买卖合同纠纷案件适用法律问题的解释	法释〔2012〕8号	买卖合同解释
最高人民法院关于适用《中华人民共和国担保法》若干问题的解释	法释〔2000〕44号	担保法解释
最高人民法院关于认真学习和贯彻《中华人民共和国合同法》的通知	法发〔1999〕17号	《合同法》通知
最高人民法院印发《关于贯彻执行〈中华人民共和国民事诉讼法通则〉若干问题的意见（试行）》的通知	法〔办〕发〔1988〕6号	民法通则意见
最高人民法院关于审理外商投资企业纠纷案件若干问题的规定（一）	法释〔2010〕9号	外商投资企业规定（一）
最高人民法院印发《关于当前形势下审理民商事合同纠纷案件若干问题的指导意见》的通知	法发〔2009〕40号	民商事合同意见
最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定	法释〔2001〕33号	民事诉讼证据规定
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问题的意见	法发〔1992〕22号	民事诉讼法意见

目 录

第一章 《合同法》一般规定的适用

第一节 《合同法》裁判参考依据概述·····	(1)
一、司法解释·····	(2)
二、司法政策·····	(4)
三、指导性案例·····	(6)
四、其他裁判参考依据·····	(7)
第二节 正确适用最高人民法院裁判依据·····	(7)
一、“其他形式”订立的合同·····	(8)
二、未生效合同、有效合同与无效合同·····	(9)
三、主合同无效，从合同亦无效；从合同无效，不影响 主合同效力·····	(10)
四、民商事合同与行政合同的区分——《合同法》仅调整 民商事合同·····	(12)
五、名不符实的合同认定——据实认定合同转性·····	(13)
六、预约合同与本约合同·····	(19)
第三节 《合同法》基本原则的适用·····	(20)
一、裁判依据原则上不得直接援引合同法的基本原则·····	(20)
二、实行合同自愿原则，并不排除国家对合同的适当限制·····	(21)
三、诚实信用原则的充分适用·····	(22)
第四节 《合同法》的适用范围·····	(24)
一、明确《合同法》的适用范围·····	(25)
二、《合同法》溯及力的一般原则·····	(26)
三、《合同法》溯及既往的情形·····	(28)

第五节 合同纠纷案件的法律适用	(31)
一、合同纠纷案件的法律适用	(31)
二、《合同法》与其他法律的适用关系	(33)
三、无名合同的法律适用	(34)
四、正确处理法律与国家政策的关系	(35)

第二章 合同订立的裁判依据

第一节 合同成立要件的裁判依据	(37)
一、合同成立的必备要件	(37)
二、合同条款的补充原则	(38)
三、合同成立中的签名盖章	(42)
四、合同成立中的意思表示	(44)
第二节 合同形式的裁判依据	(46)
一、合同的口头形式、书面形式、其他形式	(46)
二、其他形式与默示合同、事实合同	(48)
三、默示合同的适用范围	(50)
四、合同形式的法律效力是起到证据作用	(51)
五、合同书面形式签订地的认定	(52)
第三节 合同订立中的要约与承诺	(54)
一、合同订立中的要约	(54)
二、合同订立中的承诺	(57)
第四节 格式合同的裁判依据	(60)
一、格式合同与格式条款	(60)
二、格式合同提供人的法定义务——公平拟约义务	(61)
三、格式合同提供人的法定义务——合理、适当的提示义务	(61)
四、格式合同提供人的法定义务——给予说明义务	(63)
五、格式条款的解释规则	(65)
六、格式条款的法定无效	(67)
第五节 缔约过失责任的裁判依据	(69)
一、缔约过失责任的构成要件	(70)
二、缔约过失的常见情形	(70)
三、缔约过失责任的认定	(73)
四、“判决相对人自己办理有关手续”的适用	(75)

五、缔约过失责任的赔偿范围·····	(78)
--------------------	--------

第三章 合同效力的裁判依据

第一节 合同生效的裁判依据·····	(81)
一、合同生效的概念界定以及相关法律规定的演进·····	(81)
二、合同生效的一般要件·····	(82)
三、合同生效的特殊要件·····	(84)
四、合同未生效的责任确定·····	(86)
第二节 效力待定合同的裁判依据·····	(87)
一、效力待定合同的法律意义·····	(87)
二、效力待定合同的追认行为·····	(88)
三、效力待定合同的生效时间·····	(90)
四、效力待定合同的三种情形·····	(91)
第三节 稳妥认定表见代理行为·····	(95)
一、表见代理的意义·····	(95)
二、表见代理的构成·····	(97)
三、表见代理的情形·····	(99)
四、表见代理中的举证责任·····	(102)
五、盖章与表见代理·····	(103)
六、表见代表的司法认定·····	(106)
第四节 附条件合同中“条件”的构成要件·····	(107)
一、条件必须是合同中约定的事实·····	(108)
二、条件是将来可能发生的事实·····	(109)
三、条件必须是合同的附属内容·····	(109)
四、条件必须是合法的事实·····	(110)
五、条件的成就与不成就的判定·····	(111)
第五节 欺诈、胁迫所订合同无效抑或可撤销、可变更·····	(112)
一、欺诈行为的认定要件·····	(112)
二、胁迫行为的认定要件·····	(113)
第六节 恶意串通的合同无效的司法认定·····	(114)
一、恶意串通, 损害国家、集体或者第三人利益的合同无效·····	(114)
二、恶意串通构成要件的认定·····	(115)
三、恶意抵押合同无效的司法认定·····	(118)

四、因恶意串通受损害的第三人有权提起确认合同无效之诉·····	(120)
第七节 损害社会公共利益合同无效的司法认定 ·····	(120)
一、损害社会公共利益的认定·····	(121)
二、行政规章中涉及社会公共利益的司法保护·····	(122)
第八节 违反法律、行政法规强制性规定的合同的裁判依据 ·····	(123)
一、认定合同无效的依据是法律、行政法规·····	(123)
二、合同无效是违反了法律、行政法规的强制性规定·····	(125)
三、合同无效必须是违反了强行性规定中的效力性规定·····	(128)
四、超越经营范围对合同效力的影响·····	(130)
第九节 合同无效的法律后果 ·····	(130)
一、谨慎正确地确认合同无效·····	(131)
二、合同部分无效的，不影响其他部分的效力·····	(132)
三、合同无效的法律后果·····	(133)
第十节 重大误解与显失公平的合同的司法认定 ·····	(136)
一、重大误解合同的司法认定·····	(136)
二、显失公平合同的司法认定·····	(137)
第十一节 可撤销合同的裁判依据 ·····	(140)
一、可撤销合同的意义·····	(140)
二、撤销权的行使·····	(141)
三、撤销权的消灭·····	(142)

第四章 合同履行的裁判依据

第一节 合同履行的原则 ·····	(146)
一、合同履行的一般原则·····	(146)
二、约定不明合同的履行原则·····	(147)
三、执行政府定价（指导价）的合同履行原则·····	(149)
四、债务人提前履行债务或部分履行债务的处理原则·····	(150)
五、债的清偿抵充顺序确定原则·····	(152)
第二节 第三人合同的裁判依据 ·····	(154)
一、向第三人履行的合同·····	(154)
二、由第三人履行的合同·····	(156)
三、第三人合同与债权让与、债务转移的区别·····	(158)
四、第三人合同中的第三人诉讼地位的确定·····	(160)

第三节 合同履行抗辩权的司法认定·····	(161)
一、同时履行抗辩权的司法认定·····	(162)
二、后履行抗辩权的司法认定·····	(163)
三、不安抗辩权的认定·····	(165)
第四节 债权人代位权的构成要件·····	(169)
一、债权人代位权的法律意义·····	(170)
二、债权人代位权的构成要件之一——债权人对债务人的 债权合法·····	(171)
三、债权人代位权的构成要件之二——债务人怠于行使其 到期债权且给债权人造成损害·····	(174)
四、债权人代位权的构成要件之三——债务人的债权已到期·····	(175)
五、债权人代位权的构成要件之四——债务人的债权不专属于 其自身的债权·····	(177)
第五节 债权人代位权的行使·····	(178)
一、债权人代位权的诉讼·····	(178)
二、债权人代位权的行使·····	(182)
三、债权人代位权行使的效力·····	(184)
四、债权人代位权应注意的问题·····	(186)
第六节 债权人撤销权的构成要件·····	(188)
一、债权人撤销权的法律意义·····	(188)
二、债权人撤销权的适用范围·····	(189)
三、债权人撤销权的适用情形·····	(190)
四、债权人撤销权的构成要件·····	(195)
第七节 债权人撤销权的行使·····	(201)
一、债权人撤销权的行使·····	(201)
二、撤销权行使上的限制·····	(201)
三、撤销权行使的效力·····	(202)
四、撤销权诉讼的费用负担·····	(204)
五、审判实践中应当注意的问题·····	(204)

第五章 合同变更与转让的裁判依据

第一节 合同变更的裁判依据·····	(207)
一、合同变更的法律意义·····	(207)

二、合同变更的构成要件·····	(208)
三、合同变更的法律效力·····	(210)
第二节 合同权利转让的裁判依据·····	(211)
一、合同权利转让的法律意义·····	(211)
二、合同权利转让的构成要件·····	(213)
三、合同权利转让的法律效力·····	(219)
第三节 合同义务转让的裁判依据·····	(221)
一、债务承担与第三人代替债务人履行债务·····	(221)
二、债务加入的司法认定·····	(223)
三、合同义务转移的构成要件·····	(226)
四、合同义务转移的法律效力·····	(228)

第六章 合同权利义务终止的裁判依据

第一节 后合同义务的裁判依据·····	(229)
一、后合同义务的法律特性·····	(230)
二、后合同义务与其他合同义务的区别·····	(231)
三、后合同义务的种类·····	(231)
四、违反后合同义务的责任·····	(232)
第二节 合同解除的裁判依据·····	(233)
一、合同的协议解除·····	(234)
二、合同的法定解除·····	(236)
三、合同解除的程序·····	(243)
四、合同解除相对方的异议权·····	(244)
五、合同解除权的消灭·····	(246)
六、合同解除的法律后果·····	(247)
七、合同解除常见问题的处理·····	(252)
第三节 抵销的裁判依据·····	(253)
一、抵销的法律意义·····	(254)
二、抵销的种类区分·····	(254)
三、法定抵销的构成要件·····	(255)
四、抵销的方法及效力·····	(257)
第四节 提存的裁判依据·····	(258)
一、提存的法律意义·····	(258)

二、提存的成立时间·····	(259)
三、提存的具体情形·····	(259)
四、提存的法律效力·····	(260)
第五节 情势变更的裁判依据 ·····	(263)
一、情势变更原则的法律意义·····	(263)
二、情势变更与相关概念的区别·····	(265)
三、情势变更原则的适用条件、效力及适用范围·····	(268)
四、慎重适用情势变更原则,合理调整双方利益关系·····	(271)

第七章 合同违约责任的裁判依据

第一节 违约责任概述 ·····	(274)
一、违约责任的法律意义·····	(274)
二、违约责任的归责原则·····	(275)
三、违约行为的常见形态·····	(279)
第二节 合同违约责任的承担——继续履行 ·····	(285)
一、合同继续履行的法律意义·····	(286)
二、金钱债务违约的继续履行·····	(286)
三、非金钱债务违约的继续履行及限制·····	(289)
四、实际履行与采取补救措施·····	(291)
第三节 合同违约责任的承担——赔偿损失 ·····	(293)
一、赔偿损失的意义·····	(293)
二、赔偿损失的种类·····	(294)
三、区分可得利益损失类型,妥善认定可得利益损失·····	(296)
四、可得利益损失赔偿额的限制性规则·····	(297)
第四节 合同违约责任的承担——支付违约金 ·····	(299)
一、处理违约金责任的司法政策·····	(300)
二、违约金的性质和分类·····	(300)
三、违约金责任的构成要件·····	(303)
四、违约金调整的方式与内容·····	(305)
五、认定违约金过高的标准及适当减少的方法·····	(308)
六、违约金调整的举证责任分配·····	(310)
七、违约金纠纷中常见的几个问题·····	(311)

第五节 合同违约责任的承担——适用定金罚则 ·····	(313)
一、定金的分类·····	(313)
二、定金制度与相关制度的关系·····	(315)
三、定金的生效·····	(318)
四、定金的效力·····	(319)
五、定金罚则的适用条件·····	(320)
第六节 合同违约责任与侵权责任的竞合 ·····	(321)
一、违约责任与侵权责任竞合的主要原因·····	(322)
二、违约责任与侵权责任的比较·····	(324)
三、责任竞合的法律适用·····	(327)
四、违约之诉与侵权之诉的变更时间限制·····	(328)

第八章 诉讼时效的裁判依据

第一节 诉讼时效起算的司法认定 ·····	(329)
一、“知道或应当知道权利被侵害说”的理解与适用·····	(330)
二、同一债务分期履行的，诉讼时效期间的起算·····	(331)
三、未约定履行期限的合同，诉讼时效的起算·····	(332)
四、被撤销合同的诉讼时效的起算·····	(334)
五、返还不当得利、无因管理诉讼时效期间的起算·····	(334)
六、合同无效情况下诉讼时效的起算·····	(335)
第二节 诉讼时效中断的司法认定 ·····	(336)
一、“当事人一方提出要求”引起诉讼时效中断的司法认定·····	(336)
二、“提起诉讼”的司法认定·····	(342)
三、与“提起诉讼”具有同等中断诉讼时效效力事项的司法认定·····	(344)
四、向有关社会组织请求保护民事权利引起时效中断的司法认定·····	(346)
五、民刑交叉案件中的诉讼时效中断·····	(347)
六、连带之债诉讼时效中断效力的涉他性·····	(347)
七、放弃诉讼时效抗辩权的司法认定·····	(348)
第三节 诉讼时效中的疑难问题 ·····	(350)
一、债权人不知债务人已被吸收合并，向原债务人主张权利，是否具有诉讼时效中断的效力·····	(351)

二、超过诉讼时效期间借款人在催款通知书上签字或者盖章是 否具有法律效力·····	(351)
三、因欠付租金而出具的欠款结算单是否适用普通诉讼时效·····	(353)
四、诉讼时效中止中“其他障碍”的司法认定·····	(354)

第九章 买卖合同的裁判依据

第一节 买卖合同成立及效力认定的裁判依据 ·····	(357)
一、买卖合同成立的证明与认定·····	(358)
二、电子交易合同成立及效力的认定·····	(360)
三、多重买卖合同的效力及处理·····	(361)
四、无权处分的买卖合同效力的司法认定·····	(365)
五、预约效力及违约责任的司法处理·····	(367)
第二节 所有权保留的裁判依据 ·····	(371)
一、所有权保留的适用范围·····	(371)
二、出卖人取回权及其限制·····	(372)
三、买受人回赎权的司法处理·····	(373)
第三节 出卖人主要义务的裁判依据 ·····	(374)
一、出卖人负有交付标的物并转移标的物所有权的义务·····	(374)
二、交付与登记的关系问题·····	(377)
三、多重买卖的履行顺序·····	(378)
四、出卖人负瑕疵担保义务·····	(379)
第四节 买受人主要义务的裁判依据 ·····	(380)
一、检验期间的司法认定·····	(380)
二、检验和通知义务·····	(383)
三、支付价款义务·····	(384)
四、接受交付义务·····	(386)
第五节 标的物风险负担的裁判依据 ·····	(386)
一、特定地点风险转移规则·····	(387)
二、路货买卖出卖人隐瞒风险事实的风险负担·····	(387)
三、未经特定的标的物风险负担·····	(388)
第六节 分期付款买卖的裁判依据 ·····	(389)
一、关于分期的认定·····	(389)
二、消费者的特别保护·····	(389)