

合同法要义

(第二版)

隋彭生/著

中国政法大学出版社

合同法要义

(第二版)

隋彭生 著

中国政法大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

合同法要义/隋彭生著. —北京:中国政法大学出版社, 2003. 6

ISBN 7-5620-2433-2

I. 合… II. 隋… III. 合同法-理论研究 IV. D923.6

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 043781 号

书 名 合同法要义(第二版)
经 销 全国各地新华书店
出版发行 中国政法大学出版社
承 印 固安华明印刷厂
开 本 787×1092 1/16
印 张 38.25
字 数 680 千字
印 数 0 001-3 000
版 本 2005 年 1 月第 2 版 2005 年 1 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 7-5620-2433-2/D·2393
定 价 49.00 元

社 址 北京市海淀区西土城路 25 号 邮政编码 100088
电 话 (010)62229563(发行部) 62229278(总编室) 62229803(邮购部)
电子信箱 zf5620@263.net
网 址 <http://www.cuplpress.com>(网络实名:中国政法大学出版社)

声 明 1. 版权所有,侵权必究。
2. 如发现缺页、倒装问题,请与出版社联系调换。

本社法律顾问 北京地平线律师事务所

第二版前言

原版书很快告罄，也获得了好评。但我仍觉得应当适当修订。调整了个别观点，增加了一些内容。考虑到物权法立法状况，取消了抵押、质押和留置部分，将来作为专门著作再奉献给读者。

在写作这本书的时候，力求用最简洁的文字反映深刻的道理，我深信“大道至简”的格言。为了少说话，在原版书中我甚至没有写前言。

我希望有自己的简明理论体系。本书在阐释基本理论与合同法规则的同时，也提出自己的一些创新观点。我深知“刻意创新是学术的大忌”，但以发展中的生活为基础的创新，仍然是十分必要的。

学海浩瀚，尽管做了很大努力，书中肯定还会有不少缺陷，衷心希望读者批评指正。

电子邮箱：suipengsheng1956@sina.com

中国政法大学教授

隋彭生

目 录

第一章 绪论	(1)
第一节 合同法的意义	(1)
第二节 我国解放以来的合同法	(4)
一、概述	(4)
二、建国后至《经济合同法》颁布	(5)
三、《经济合同法》的通过和修正	(5)
四、《涉外经济合同法》的通过	(6)
五、《民法通则》的通过	(7)
六、《技术合同法》的通过	(7)
七、《合同法》的通过和特色	(7)
第三节 合同正义与合同法原则	(8)
一、合同正义	(8)
二、合同自由原则	(11)
三、公正原则	(14)
四、诚实信用原则	(18)
第二章 合同的概念和分类	(22)
第一节 合同的概念	(22)
一、合同概念的发展	(22)
二、合同的概念和特点	(25)
三、合同是指有效合同，无效合同不是合同	(28)
第二节 合同的分类	(29)
一、双务合同和单务合同	(29)
二、有偿合同和无偿合同	(31)
三、要式合同和不要式合同	(32)

2 目 录

四、有名合同和无名合同	(33)
五、涉他合同与非涉他合同	(34)
六、格式合同与非格式合同	(35)
七、诺成合同和实践合同	(35)
八、主合同和从合同	(35)
九、射幸合同与实定合同	(36)
十、一次性给付合同与持续给付合同	(36)
十一、预备合同与本合同	(37)
第三章 合同的订立	(39)
第一节 要约、承诺	(39)
一、概说	(39)
二、要约	(40)
三、要约邀请	(49)
四、承诺	(63)
五、几种特殊缔约程序	(72)
第二节 合同成立的时间和地点	(75)
一、合同成立的含义	(75)
二、合同成立的时间和地点	(76)
第三节 合同的条款	(80)
一、概说	(80)
二、实体条款与解决争议的条款	(81)
三、明示条款与默示条款	(87)
四、违约责任条款与免责条款	(88)
五、不可抗力条款与艰难条款	(91)
六、要素、常素和偶素	(92)
第四节 合同的形式	(93)
一、概说	(93)
二、口头形式	(94)
三、书面形式	(96)
四、默示形式	(98)
五、混合形式	(99)

第五节 缔约责任	(99)
一、缔约过失责任与缔约责任	(99)
二、缔约责任与合同效力	(101)
三、缔约责任与侵权责任	(101)
四、缔约责任与先合同义务	(102)
五、缔约责任的归责原则	(103)
六、构成缔约责任的几种行为	(103)
七、缔约责任的承担	(107)
第四章 合同的效力	(110)
第一节 合同的成立与生效	(110)
一、形式上的成立与实质上的成立研究	(110)
二、形式上成立与实质上成立的效力	(112)
三、实质上成立的合同与形式上成立的合同的 进一步分类	(114)
四、关于本章和本书“无效”用语的说明	(117)
第二节 附条件、附期限的合同	(117)
一、概说	(117)
二、附条件的合同	(118)
三、附期限的合同	(124)
第三节 可追认的合同	(127)
一、可追认合同的含义	(127)
二、限制行为能力人订立的与其年龄、智力、精神 状况不相适应的合同	(128)
三、无权代理订立的合同	(130)
四、无处分权人订立的合同	(132)
五、自己代理订立的合同和双方代理订立的合同	(134)
第四节 因表见代理、表见代表订立的合同	(135)
一、因表见代理订立的合同	(135)
二、因表见代表订立的合同	(140)
第五节 无效合同	(141)
一、无效合同概述	(141)

二、导致合同无效的事由	(145)
三、无效的免责条款	(148)
第六节 可撤销的合同	(148)
一、可撤销合同概述	(148)
二、因重大误解订立的合同	(155)
三、自始显失公平的合同	(167)
四、因欺诈成立的合同	(179)
五、因胁迫订立的合同	(183)
六、乘人之危订立的合同	(187)
第七节 无效合同、被撤销合同财产后果的处理	(191)
一、概说	(191)
二、返还财产	(191)
三、折价补偿	(193)
四、赔偿损失	(194)
五、对无效合同特有的财产后果处理方法	(196)
第五章 合同的履行	(198)
第一节 合同履行概述	(198)
一、合同履行的概念	(198)
二、对合同履行原则的简要评述	(198)
三、对合同履行的基本要求	(200)
第二节 合同的补缺	(203)
一、合同补缺概说	(203)
二、合同补缺与合同解释的联系与区别	(204)
三、合同补缺与合同法原则	(204)
四、合同补缺的步骤	(205)
五、我国《合同法》规定的补缺步骤	(206)
第三节 政府定价、政府指导价的执行	(210)
一、概述	(210)
二、我国《合同法》的规定	(210)
第四节 向第三人履行和由第三人履行	(211)
一、概说	(211)

二、向第三人履行	(211)
三、由第三人履行	(213)
第五节 提前履行与部分履行	(213)
一、提前履行	(213)
二、部分履行	(214)
第六节 履行抗辩权	(215)
一、履行抗辩权概述	(215)
二、同时履行抗辩权	(217)
三、先履行抗辩权	(221)
四、不安抗辩权	(230)
第七节 合同的保全	(236)
一、合同保全概述	(236)
二、代位权	(237)
三、撤销权	(246)
第八节 情事变更原则	(252)
一、情事变更原则的含义	(252)
二、情事变更原则的立法	(253)
三、情事变更与相关概念	(255)
四、情事变更原则的合理性	(257)
五、情事变更原则的适用条件	(258)
六、情事变更原则的效力	(260)
第六章 合同的变更和转让	(262)
第一节 合同的变更	(262)
一、合同变更的概念	(262)
二、有关批准、登记的手续	(263)
三、合同变更的种类	(264)
四、合同变更的效力	(266)
第二节 合同的转让	(268)
一、合同转让概述	(268)
二、合同转让的要件	(270)
三、债权的转让	(271)

四、债务的转移	(279)
五、概括转让	(282)
第七章 合同权利义务的终止	(285)
第一节 概述	(285)
一、合同权利义务终止的含义	(285)
二、合同终止原因概述	(287)
三、合同后义务	(287)
第二节 合同的解除	(288)
一、合同解除概述	(288)
二、合意解除	(289)
三、法定解除	(290)
四、合同解除的效力	(293)
第三节 抵销	(294)
一、抵销的概念	(294)
二、法定抵销	(295)
三、合意抵销	(300)
第四节 提存	(301)
一、提存的概念	(301)
二、提存的要件	(301)
三、提存的效力	(303)
四、担保提存	(303)
第五节 免除	(304)
一、免除的概念	(304)
二、免除的成立	(306)
三、免除的无效和第三人撤销	(306)
四、免除的效力	(307)
第六节 混同	(307)
一、混同的概念	(307)
二、混同的成立	(308)
三、混同的效力	(308)

第七节 导致终止的其他原因	(309)
一、合同解除条件成就和终期届至	(309)
二、合同自然终止	(309)
三、更新	(310)
第八章 合同担保的一般理论及保证担保和定金担保	(311)
第一节 担保概述	(311)
一、担保立法及其适用	(311)
二、担保的含义	(313)
三、担保法律关系	(315)
四、担保的分类	(316)
五、反担保	(317)
六、主合同效力与担保合同效力的关系	(318)
七、主合同解除后的担保责任	(324)
八、关于担保期间	(324)
第二节 保证	(325)
一、保证的概念和特征	(325)
二、保证人	(326)
三、共同保证	(329)
四、保证合同	(330)
五、一般保证与连带责任保证	(333)
六、保证责任	(336)
七、保证人不承担保证责任、民事责任的情况	(346)
第三节 定金	(348)
一、定金的概念	(348)
二、定金的成立与生效	(349)
三、定金的适用	(352)
四、定金的性质	(353)
五、对“定金”特殊的约定	(356)
第九章 违约责任	(360)
第一节 违约责任概念及归责原则	(360)
一、违约责任概念	(360)

二、归责原则	(362)
第二节 违约行为	(366)
一、概说	(366)
二、重大违约与轻微违约	(367)
三、预期违约	(368)
四、届期违约	(374)
第三节 承担违约责任的方式	(379)
一、实际履行	(379)
二、修理、重作、更换、减少价款或者报酬	(384)
三、赔偿损失	(385)
四、支付违约金	(392)
五、定金	(398)
六、实际履行、支付赔偿金、违约金、定金罚则 在适用上的关系	(399)
第四节 不可抗力免责	(401)
一、不可抗力的概念	(401)
二、不可抗力事件的范围	(402)
三、不可抗力与免责	(403)
第五节 双方违约与因第三人的原因违约	(405)
一、双方违约	(405)
二、因第三人原因违约	(406)
第六节 违约责任与侵权责任的竞合	(407)
一、违约责任与侵权责任竞合的含义	(407)
二、关于责任竞合的学说	(408)
三、违约责任与侵权责任竞合的条件和表现	(409)
四、加害给付	(411)
第十章 合同的法律适用、合同解释、合同争议的解决及合同 管理	(413)
第一节 合同的法律适用	(413)
一、合同法与特别法的关系	(413)
二、无名合同的法律适用	(413)

三、涉外合同的法律适用（准据法的确定）	(414)
第二节 合同的解释	(415)
一、合同解释概说	(415)
二、合同解释的有关学说	(418)
三、合同解释原则	(419)
四、《合同法》规定的解释规则	(422)
五、其他有关解释规则	(424)
第三节 合同争议的解决	(430)
一、解决争议的途径	(430)
二、诉讼时效	(432)
第四节 合同的管理与合同争议行政调解	(436)
一、合同的管理	(436)
二、合同争议行政调解	(439)
第十一章 买卖合同	(441)
第一节 买卖合同的概念和特征	(441)
一、买卖合同的概念	(441)
二、买卖合同的特征	(441)
三、买卖合同与相关合同的区别	(442)
第二节 买卖合同当事人的权利和义务	(442)
一、出卖人的主要义务	(442)
二、买受人的主要义务	(451)
第三节 标的物所有权转移、风险责任承担及孳息归属	(454)
一、标的物所有权转移	(454)
二、标的物风险责任的承担	(455)
三、孳息的归属	(459)
第四节 买卖合同的解除	(460)
一、主、从物的解除	(460)
二、数物解除	(460)
三、分批交付时的解除	(460)
第五节 特种买卖合同	(461)
一、特种买卖的含义	(461)

二、分期付款买卖	(462)
三、凭样品买卖	(463)
四、试用买卖	(464)
五、互易	(468)
第六节 买回	(469)
一、买回的概念	(469)
二、买回的法律适用	(470)
第十二章 供用电、水、气、热力合同	(471)
第一节 供应电、水、气、热力合同的概念和特征	(471)
一、供用电、水、气、热力合同的概念	(471)
二、供用电、水、气、热力合同的特征	(471)
第二节 供用电合同当事人的权利和义务	(472)
一、供电人的义务和权利	(472)
二、用电人的义务和权利	(473)
第十三章 赠与合同	(474)
第一节 赠与合同的概念和特征	(474)
一、赠与合同的概念	(474)
二、赠与合同的法律特征	(475)
三、赠与与遗赠的区别	(476)
第二节 赠与合同的成立与效力	(476)
一、赠与人的义务	(476)
二、受赠人的权利和义务	(478)
第三节 赠与合同的撤销	(478)
一、赠与合同的任意撤销	(478)
二、赠与合同的法定撤销	(480)
第四节 赠与合同的提前终止	(482)
第五节 特种赠与	(483)
一、附义务的赠与	(483)
二、定期赠与	(483)
三、死因赠与	(483)
四、捐赠	(484)

第十四章 借款合同	(486)
第一节 借款合同的概念、特征和分类	(486)
一、借款合同的概念	(486)
二、借款合同的特征	(486)
三、借款合同的分类	(487)
第二节 当事人的权利和义务	(488)
一、贷款人的义务和权利	(488)
二、借款人的义务	(490)
三、民间借贷和其他民事主体之间的借款合同	(492)
第三节 借款合同的其他问题	(493)
一、借款合同的展期	(493)
二、关于诉讼时效的有关问题	(493)
第十五章 租赁合同	(495)
第一节 租赁合同的概念和特征	(495)
一、租赁合同的概念	(495)
二、租赁合同的法律特征	(496)
第二节 租赁合同的种类和形式	(496)
第三节 租赁合同当事人的权利和义务	(497)
一、出租人的义务	(497)
二、承租人的义务	(499)
三、转租与租赁权的转让	(502)
四、租赁物所有权变动	(503)
五、优先购买权与继续承租权	(503)
第十六章 融资租赁合同	(507)
第一节 融资租赁合同的概念和特征	(507)
一、融资租赁合同的概念	(507)
二、融资租赁合同的特征	(507)
三、融资租赁合同与租赁合同的区别	(508)
第二节 当事人的权利和义务	(509)
一、出卖人的义务	(509)

二、出租人的义务	(510)
三、承租人的义务和权利	(511)
第十七章 承揽合同	(513)
第一节 承揽合同的概念和特征	(513)
一、承揽合同的概念	(513)
二、承揽合同的特征	(513)
三、承揽合同的种类	(514)
第二节 承揽合同当事人的权利和义务	(515)
一、承揽人的权利、义务	(515)
二、定作人的权利、义务	(518)
第三节 承揽合同中的风险负担	(520)
一、材料的风险负担	(520)
二、工作成果的风险负担	(520)
第四节 承揽合同的终止	(521)
第十八章 建设工程合同	(522)
第一节 建设工程合同的概念、特征	(522)
一、建设工程合同的概念	(522)
二、建设工程合同的特征	(522)
第二节 建设工程合同的订立	(523)
一、建设工程合同的订立	(523)
二、发包、分包与转包	(523)
第三节 建设工程合同当事人的权利和义务	(525)
一、承包人的义务	(525)
二、发包人的义务	(526)
第四节 对不动产留置权的探讨	(527)
一、对承包人优先受偿权性质的认定	(527)
二、不动产留置权的适用	(528)
第十九章 运输合同	(530)
第一节 运输合同概述	(530)
一、运输合同的概念	(530)

二、运输合同涉及的主体	(530)
三、运输合同的种类	(530)
四、运输合同的特征	(531)
第二节 承运人、旅客、托运人、收货人的基本义务	(531)
一、承运人的基本义务	(531)
二、旅客、托运人、收货人的基本义务	(532)
第三节 客运合同	(532)
一、客运合同的概念	(532)
二、客运合同的成立与生效	(532)
三、客运合同当事人的主要权利和义务	(532)
第四节 货运合同	(535)
一、货运合同的概念	(535)
二、货运合同当事人的权利和义务	(536)
第五节 多式联运合同	(538)
一、多式联运合同的概念	(538)
二、多式联运合同的特殊效力	(538)
第二十章 技术合同	(540)
第一节 技术合同概述	(540)
一、技术合同的概念、原则和内容	(540)
二、技术成果的相关权利的归属和风险负担	(540)
三、无效技术合同的特殊规定	(543)
第二节 技术开发合同	(544)
一、技术开发合同概述	(544)
二、委托开发合同	(545)
三、合作开发合同	(545)
四、研究开发成果的归属和分享	(546)
第三节 技术转让合同	(548)
一、技术转让合同的概念和特征	(548)
二、专利权转让合同	(549)
三、专利申请权转让合同	(549)
四、专利实施许可合同	(549)