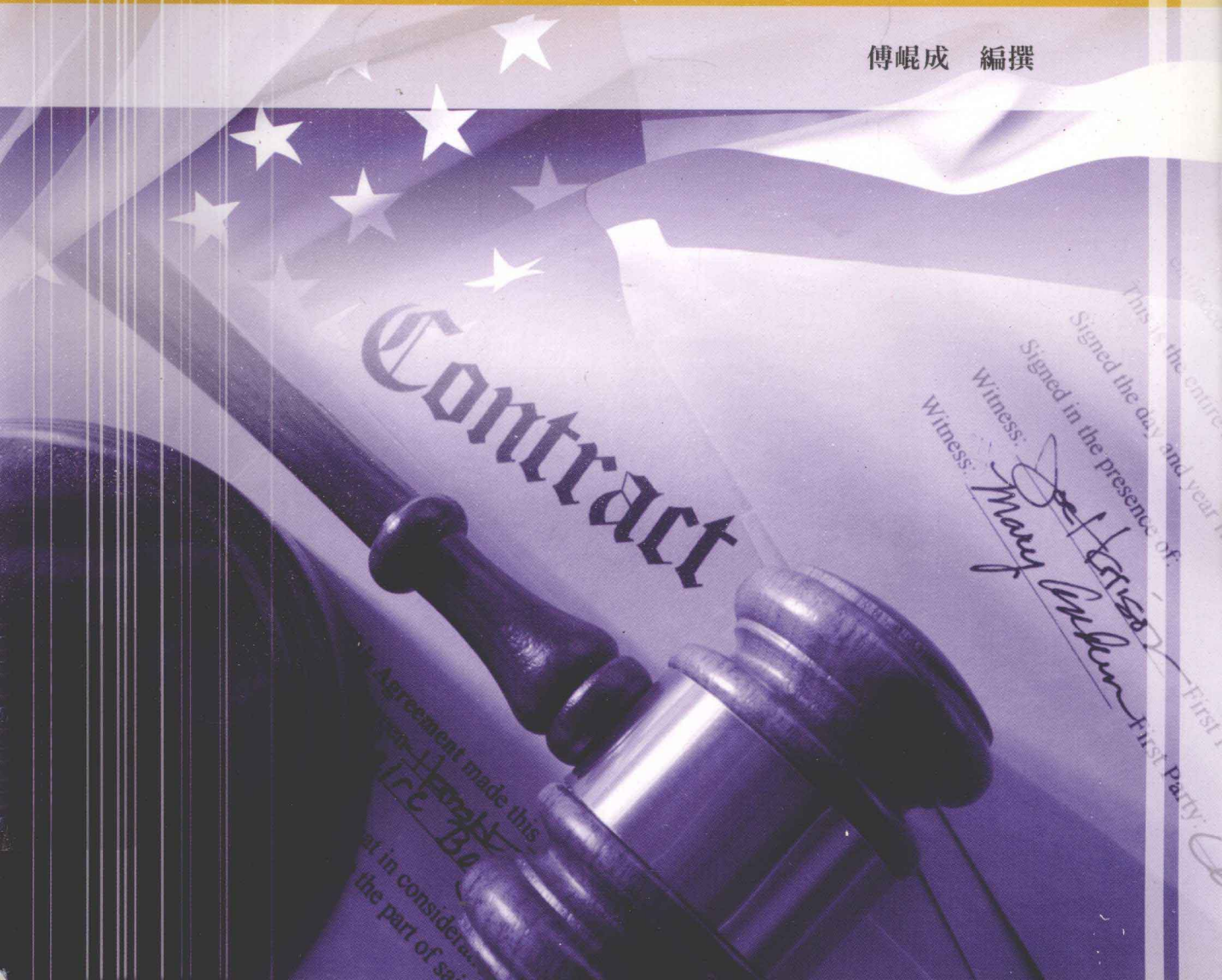




美國契約法精義

Essence of American Law of Contracts

傅崐成 編撰





美國契約法精義

Essence of American Law of Contracts

傅崐成 編撰



序言

傅崐成

中國是一個民法典國家。但是，這個世界上只有大約一半的國家是民法典國家，另外一半則是英美法（普通法）國家。由於普通法（common law）國家是沒有民法典的，因此，要學習他們的法律，自然就比較困難。所謂的「法官造法」（judge made law），純粹是法院判決的積累。在英美法的法院裡，按照「遵循判例的法則」（Doctrine of *stare decisis*），每一個法官判案，都必須依循上級法院的判例或同級法院早先已有的判例；除非能夠將本案的事實結構和過去判例的事實結構「區分」（to distinguish），否則不許另闢蹊徑，作出不同的判決。

正因為如此，英美國家的法學教育自然特別強調案例學習（case studies），否則很難真正習得普通法的內涵與法理。這和中國法學院的學生學習民法典，有一套詳細的成文法條可茲研讀，非常不同。

在美國一般的法學院裡，契約法這門課是當然的核心課程，往往每週要上足四個小時。有些學校甚至要每週上課三小時，連續上兩個學期。這種情況和中國法學院上《民法債篇總則》加《債篇分則》的課程類似，都是學習的重點和難點。美國法律學生面對這樣的課程，同樣感到困難，於是經常要利用一些普受歡迎的參考書，來閱讀那些冗長判例的濃縮版「案例摘要」（briefs）。

英美契約法在中國的法學院裡，並不是重點課程，只是一門選修課。一般每週只上課兩小時，一個學期即告結束。加上英美契約法的教材大都是英文材料，而英文並非中國學生的母語，所以學生學習起來往往比較吃力。

過去多年來，筆者陸續在臺灣大學、廈門大學教授英美契約法，深感選修這門課程的學生個個都有很高的國際視野，也都有很強的學習動機，但是他們學習的效果仍然有限。除了前述的語言障礙和時間因素之外，教材的不適合，也是原因之一。畢竟，英美契約法是一門內容相當深廣的課程，如果選用一般美國法學院採用的「磚頭」似的「案例書」（case book），分量太大，上課無法有效討論，教不了三、四章，學期就結束了。選用一般中文版的英美契約法課本，往往文字精簡，又比較難於理解；而且，倘若只用中文學習，學生對英文的法律術語不熟悉，未來面對問題需要獨立研究時，自然難以應用。

這本書的規劃重點就在於：結合案例與相關的法條文字，同時儘量加注英文原文術語。力求在有限的篇幅內，一方面讓中國學生以他們比較熟悉的方式，理解英美契約法的精義；另一方面，同時學習英美契約法的英文術語，以作為將來進一步自行研究的基礎。

英美契約法以英國的普通法為基礎，而在每一個不同的英美國家，或美國聯邦內不同州的管轄範圍內，又各自有其大同小異的內容。在美國，民事法的立法權限是屬於各州的，所以，本書雖以美國各州一般的契約法為主體，但偶爾在必要時，又以紐約州的判例或《一般債法》（G.O.L.—General Obligation Law）為例，來說明這一商業大州契約法的內涵。

為了加強讀者將來在面對實務自行研究英美契約法，尤其是美國契約法的能力，作者強烈建議讀者們在閱讀本書之前，先仔細閱讀書後附錄的《美國法律研究方法》，以及《英國法律文獻資料的注記方法》。

此外，本書因為籌備編寫的時間拖延較久，從過去在臺灣大學法學院教書，一直到後來在廈門大學法學院任教，陸續收集的講義資料、逐步翻譯的案例，內容用語都難以統一。例如：欺詐（大陸用語）和詐欺（臺灣用語）、訟因（大陸用語）和訴因（臺灣用語）、條款項（大陸法條排序）和條項款（臺灣法條排序）等。幸而兩岸的法律用語雖然不同，但是由於都源自歐陸民法典國家，書中縱有混用，但讀者們並不難識別。

又，美國《法律整編第二版：契約法》（Restatement of the Law, Second: Contracts）以條文形式表達的內容，是美國契約法最重要的文字解釋彙編。但是本書引用該書的中文文字，大都是參考1988年臺灣司法週刊雜誌社印行的《法律整編第二版：契約法》一書，在文句上，譯文相當艱澀難讀。筆者願建議讀者，務必要同時閱讀書中的英文原文，以避免誤解其中的真意。

另外，由於電腦的文書處理功能強大，筆者不在本書的注腳中使用西方學界傳統使用的「Id.」、「Ibid.」、「Supra.」、「Infra.」等用詞，而選擇直接一再重複完整的注腳資料，以期方便讀者參考原始材料。當然，同樣由於編寫時間拖延過久的緣故，有些注釋已經難以尋得完整的原始出處；偶有注腳不清之處，還請讀者們見諒。

當然，本書的完成還要感謝很多年輕朋友的協助，他們是陳高陽、李凌、陳文清、尹臘梅、張劍芸、顏盈盈、吳淑娟。他們或為筆者校讀草稿，或為筆者翻譯案例、課件材料，貢獻極大。但是，其中如有任何錯誤，自然是筆者個人的責任。

傅崐成 謹識

2010年5月

美國契約法精義 目次

美國契約法精義——序言

i

第一章 概論 (INTRODUCTION)

1

第一節 契約的定義及相關術語 (A Contract Defined and Pertaining Terms)	1
第一小節 契約的定義 (A Contract Defined)	1
第二小節 相關術語 (Pertaining Terms)	1
第二節 契約的基本要素 (Basic Ingredients of a Contract)	2
第三節 契約的分類 (Classifications of Contracts)	2
第一小節 雙務契約與片務契約 (Bilateral v. Unilateral Contracts)	2
第二小節 明示契約、默示契約和准契約 (Express, Implied and Quasi Contracts)	3
第三小節 要式契約和非要式契約 (Formal and Informal Contract)	6
第四小節 有效契約 (Valid Contract)、無效契約 (Void Contract)、可撤銷契約 (Voidable Contract) 與不可強制執行的契約 (Unenforceable Contract)	7
第五小節 已履行契約 (Executed Contract)、與待執行契約 (Executory Contract)	8
第四節 契約法的淵源 (Sources of Contract Law)	8
第五節 現代契約法的演變 (Evolution of the Modern Law of Contracts)	11
第六節 契約履行的抗辯 (Defenses to the Enforcement of a Contract)	12
第七節 衡平 (Equity)	13
第八節 以案說法 (Contract Law through Case Study: An Example)	14

第二章 要約與承諾 (OFFER AND ACCEPTANCE)

17

第一節 要約 (Offer)	18
第一小節 要約的含義 (Definition of Offer)	18
第二小節 判斷要約的標準 (Standard of Offer)	25
第二節 要約的條件 (Terms of Offer)	30
第三節 要約的傳達 (Communication of Offer)	37

第四節	拍賣的要約 (Offers in Auction)	39
第一小節	拍賣及其分類 (Types of Auction)	39
第二小節	電子商務拍賣 (Auction in Electronic Commerce)	42
第五節	要約的終止 (Termination of Offer)	43
第一小節	逾時 (Lapse of Time)	44
第二小節	要約的撤回 (Revocation of Offer)	45
第三小節	受要約人拒絕要約 (Offeree's Refusal of Offer)	49
第四小節	因法律規定而終止 (Termination by Law)	51
第六節	承諾 (Acceptance)	54
第一小節	承諾的概念和要件 (Ingredients of Acceptance)	54
第二小節	承諾的生效時間 (Entry into time of Acceptance)	58
第三小節	承諾的方式 (Means of Acceptance)	60
第七節	誠信與合理性原則 (Good Faith and Reasonableness)	73
第一小節	誠信原則 (Good Faith)	73
第二小節	合理性原則 (Reasonableness)	74
第八節	格式信函之戰 (Battle of the Forms)	75
第一小節	格式信函之戰 (Battle of the Forms)	75
第二小節	電子商務和網路法對格式契約的影響	80

第三章 約因 (CONSIDERATION)	89
------------------------	----

第一節	概論 (Introduction)	89
第二節	約因的要素 (Elements of Consideration)	91
第一小節	介紹 (Introduction)	91
第二小節	約因的要素 (Elements of Consideration)	91
第三小節	名義上的約因 (Nominal Consideration)	98
第四小節	過去的約因 (Past Consideration) 與道德義務 (Moral Obligation)	100
第三節	既存的義務 (Pre existing Duty)	105
第一小節	作為約因的三類義務 (Three Types of Obligations as Consideration)	105
第二小節	契約的修改 (Modification of Contract)	107
第四節	既存請求權的妥協 (Compromising an Existing Claim)	110

第一小節	請求權的妥協 (Compromising a Claim)	110
第二小節	新債清償契約與滿足 (Accord and Satisfaction)	111
第五節	虛假允諾 (Illusory Promise)	114
第一小節	虛假允諾 (Illusory Promise)	114
第二小節	義務相互性 (Mutuality of Obligation)	115
第三小節	產量契約與需求契約 (Output Contract and Requirement Contract)	118
第六節	逾時失效的請求權 (Stale Claims)	119
第七節	隱忍不訴 (Forbearance from Suit)	120
第一小節	合法行為的節制 (Abstention from Legal Conduct)	120
第二小節	隱忍不訴 (Forbearance from Suit)	121
第八節	不確定的允諾 (Aleatory Promise)	125
第九節	蓋印契約 (Contracts Under Seal)	125
第十節	允諾性禁反言 (Promissory Estoppel)	126
第一小節	簡述 (Brief Introduction)	126
第二小節	條件 (Terms)	126
第四章 口頭證據法則 (PAROL EVIDENCE RULE)		139
第一節	概述 (Introduction)	139
第一小節	口頭證據法則的定義 (Parol Evidence Rule Defined)	139
第二小節	口頭證據法則的理論基礎——書面的可靠性 (Reliability of Writings)	140
第三小節	口頭證據法則是實體法律原則 (A Principle of Substance)	141
第二節	對最終且完整的書面適用 (Applicable to Final and Complete Writings)	157
第一小節	最終且完整的書面 (Final and Complete Writing)	157
第二小節	完全整合的書面 (Completely Integrated Writing)	158
第三小節	歸併條款 (Merger Clause)	159
第三節	口頭證據法則的運用 (Use of the Parol Evidence Rule)	175
第一小節	替代或變更原有條款 (Substituting or Contradicting Terms)	175
第二小節	額外或附屬條款 (Extra or Additional Terms)	176
第三小節	含混不清之處 (Ambiguity)	177
第四小節	依據慣例確立契約條款 (Terms Based on Custom)	178

第五小節 虛假文書 (False Documents)	178
第六小節 欺詐、脅迫、錯誤或其他事由 (Frauds, Duress, Mistakes and Others)	178
第七小節 附停止條件的文書 (Document with Condition Subsequent)	179

第五章 第三造受益人 (THIRD PARTY BENEFICIARY)	191
---	------------

第一節 一般原則 (General)	191
第二節 意定受益人 (Intended Beneficiaries)	191
第一小節 債權人受益人 (Creditor Beneficiary)	192
第二小節 受贈人受益人 (Donee Beneficiary)	194
第三節 偶然性受益人 (Incidental Beneficiary)	197
第四節 抵押權的承受 (Mortgage Assumptions)	198
第五節 與政府法人簽訂的契約 (Contracts with Municipalities)	199
第六節 商品銷售保證的受益人 (Sales Warranty Beneficiaries)	200
第七節 建築履約保證金 (Surety Bonds for Performance of Construction)	200
第八節 權利的歸屬 (Vesting of Right)	202
第九節 允諾人對第三造受益人的抗辯 (Promisor's Defense Against The Third Party Beneficiary)	204

第六章 防止欺詐條例 (STATUTE OF FRAUDS)	215
---------------------------------------	------------

第一節 定義 (Definition)	215
第二節 保證契約 (Surety Contract)	216
第三節 主要目的法則 (Main Purpose Rule)	221
第四節 更新契約和保證契約 (Novation vs. Surety)	222
第五節 權利轉讓 (Assignment)	222
第六節 遺囑執行人或遺產管理人對遺產債務願意個人償付的允諾 (Executor's or Administrator's Promise to Personally Satisfy an Estate Debt)	223
第七節 婚姻的允諾 (Marriage Promises)	224
第八節 不動產利益的移轉 (Transfer of Interests in Real Estate)	224

第九節 貨物銷售契約 (Contract of Sales of Goods)	231
第十節 部分履行 (Part Performance)	234
第十一節 一年內無法履行完畢 (Cannot Be Fully Performed within One Year)	236
第十二節 書面形式和備忘錄 (The Written Form and Memorandum)	246
第十三節 口頭修改契約 (Oral Variation)	250
第十四節 違反防止欺詐條例的法律後果 (Effect against Statute of Frauds)	250
第十五節 防止欺詐條例的例外 (Exceptions to Statute of Frauds)	251
第十六節 雇傭契約 (Employment Contract)	253

第七章 條件 (CONDITIONS)	255
---------------------	-----

第一節 概論 (Introduction)	255
第二節 條件的類型 (Types of Conditions)	255
第一小節 先行條件 (Condition Precedent)	256
第二小節 同時條件 (Concurrent Conditions)	257
第三小節 事後條件 (Condition Subsequent)	258
第三節 條件與允諾 (Condition vs. Promise)	260
第四節 明示條件 (Express Conditions)	262
第五節 滿意條件 (Conditions of Satisfaction)	264
第一小節 滿意條件 (Conditions of Satisfaction)	264
第二小節 主觀滿意 (Subjective Satisfaction)	264
第三小節 客觀滿意 (Objective Satisfaction)	264
第六節 默示條件 (Implied Conditions)	266
第七節 推定的條件 (Constructive Conditions)	276
第八節 被免除的條件 (Conditions Excused)	287
第九節 選擇權契約中的條件 (Conditions in Option Contracts)	288
第十節 契約的解釋 (Interpretation of Contract)	289
第十一節 結論 (Conclusion)	290

第八章 應收賬款與契約權利的轉讓	
(ASSIGNMENT OF ACCOUNTS RECEIVABLE AND CONTRACT RIGHTS)	291
第一節 一般原則 (General)	291
第二節 術語 (Terms)	293
第三節 哪些權利可以被轉讓 (What Can Be Assigned)	294
第四節 作為贈與的轉讓 (Assignments as Gifts)	295
第五節 有價證券的轉讓 (Assignment of Securities)	296
第六節 權利的轉讓 (Assignment of Rights)	296
第七節 禁止轉讓條款 (Anti Assignment Clause)	302
第八節 未來權利的轉讓 (Assignment of Future Rights)	307
第九節 可撤銷的轉讓 (Voidable Assignments)	313
第十節 反請求權與對抗受讓人的抗辯 (Counterclaims and Against the Assignee)	313
第十一節 對受讓人抗辯的事先放棄 (Advance Waiver of Defenses Against the Assignee)	321
第十二節 對義務人發出轉讓通知 (Notice of Assignment to the Obligor)	322
第十三節 轉讓人的後續轉讓 (Successive Assignments by the Assignor)	324
第十四節 轉讓人的擔保 (Warranties of the Assignor)	332
第十五節 權利的部分轉讓 (Partial Assignment of a Right)	340
第十六節 義務的移轉 (Delegation of Duties)	341
第九章 契約抗辯 (CONTRACT DEFENSES)	347
第一節 欠缺締約能力 (Lack of Capacity to Enter Contract)	347
第一小節 未成年 (Infancy)	347
第二小節 心神喪失 (Mental Incapacity)	354
第三小節 酗酒 (Intoxication)	355
第二節 違約與預期違約 (Breach and Anticipatory Breach)	357
第一小節 違約的定義 (Breach Defined)	357
第二小節 阻礙對方履行義務的違約 (Breach by Hindering or Preventing)	357

第三小節	對可分契約的違反 (Breach of Divisible Contracts)	359
第四小節	對分批交貨契約的違反 (Breach of Installment Contracts)	359
第五小節	預期違約 (Anticipatory Breach)	359
第六小節	預期違約救濟 (Remedy for Anticipatory Breach)	360
第三節	履約不能與契約目的受挫 (Impossibility of Performance and Frustration of Purpose)	364
第一小節	履行不能 (Impossibility of Performance)	364
第二小節	契約目的受挫 (Frustration of Purpose)	372
第四節	錯誤 (Mistake)	376
第一小節	雙方錯誤 (Mutual Mistake)	376
第二小節	單方錯誤 (Unilateral Mistake)	378
第五節	脅迫 (Duress)	385
第一小節	脅迫 (Duress)	385
第二小節	不當影響 (Undue Influence)	389
第六節	非法 (Illegality)	392
第一小節	違反法律的不法契約 (Illegal Contract against Law)	393
第二小節	違反公共政策的不法契約 (Illegal Contract against Public Policy)	395
第三小節	不法契約的效力 (Effect of Illegal Contracts)	398
第七節	欺詐與錯誤陳述 (Fraud and Misrepresentation)	403
第一小節	故意錯誤陳述 (Intentional Misrepresentation)	403
第二小節	疏忽錯誤陳述 (Negligent Misrepresentation)	405
第三小節	無意錯誤陳述 (Innocent Misrepresentation)	405
第八節	顯失公平 (Unconscionability)	411
第一小節	顯失公平概述 (Unconscionability Generally)	411
第二小節	顯失公平的要件 (Elements of Unconscionability)	411
第三小節	對顯失公平契約的救濟 (Remedy for Unconscionable Contracts)	411
第九節	片面強制契約 (Contracts of Adhesion)	416
第十節	棄權 (Waiver)	417

第十章 違約救濟 (REMEDY)

419

第一節	履約與違約 (Performance and Breach)	419
-----	--------------------------------	-----

第一小節	完全履行 (Complete Performance)	419
第二小節	實質履行 (Substantial Performance)	419
第三小節	劣質履行 (Inferior Performance)	420
第四小節	預期違約 (Anticipatory Breach)	421
第二節	損害賠償 (Damages)	423
第一小節	補償性損害賠償 (Compensatory Damages)	423
第二小節	象徵性損害賠償 (Nominal Damages)	431
第三小節	懲罰性損害賠償 (Punitive Damages)	431
第四小節	預定賠償金 (Liquidated Damages)	431
第五小節	精神損害賠償 (Emotional Distress Damages)	435
第六小節	避免損害擴大 (Mitigating Damages)	436
第七小節	銷售契約違約救濟 (Remedy for Sales Contract)	437
第八小節	雇傭契約——損害賠償 (Employment Contract Damages)	441
第九小節	租賃契約——避免損害擴大 (Leases Mitigation of Damages)	442
第十小節	建造契約 (Construction Contracts)	442
第十一小節	準契約 (Quasi-Contract)	446
第三節	廢棄或解除 (Rescission)	451
第一小節	雙方共同廢棄 (Mutual Rescission)	451
第二小節	單方廢棄 (Unilateral Rescission)	451
第四節	更正 (Reformation)	453
第五節	回復原狀 (Restitution)	453
第六節	信賴 (Reliance)	461
第七節	強制履行與禁制令 (Specific Performance and Injunction)	466
第一小節	強制履行 (Specific Performance)	466
第二小節	禁制令 (Injunction)	467
第八節	統一商法典銷售契約中的救濟 (UCC Sales Remedies)	475
第一小節	賣方和買方的義務 (Seller's and Buyer's Obligations)	475
第二小節	賣方的救濟 (Remedy for Seller)	480
第三小節	買方的救濟 (Remedy for Buyer)	485
第九節	約定救濟限制 (Delimiting Agreed Remedy)	496

第十一章 擔保 (WARRANTIES)	499
第一節 權利瑕疵擔保與產品品質擔保 (Warranties of Title and Infringements and Warranties of Quality)	499
第一小節 權利瑕疵擔保 (Warranties of Title and Infringements)	499
第二小節 產品品質擔保 (Warranties of Quality)	502
第二節 明示擔保和默示擔保 (Express and Implied Warranties)	502
第一小節 明示擔保 (Express Warranties)	502
第二小節 默示擔保 (Implied Warranties)	505
第三節 明示擔保或默示擔保的第三造受益人 (Third Party Beneficiaries of Warranties Express or Implied)	511
第四節 擔保的否認及其限制 (Disclaimers of Warranty and Their Limits)	512
第一小節 明示擔保的否認 (Disclaimers of Warranties Express)	512
第二小節 默示擔保的否認 (Disclaimers of Warranties Implied)	513
第三小節 軟體授權合約中擔保的否認 (Warranty Disclaimers in Software Licenses)	517
第五節 違反擔保責任之損害賠償 (Damages Recoverable for Breach of Warranty)	518
第一小節 違反擔保責任之損害賠償 (Damages Recoverable for Breach of Warranty)	518
第二小節 疊加及不一致的擔保 (Overlapping and Inconsistent Warranties)	520
第三小節 訴訟時效 (Statute of Limitation)	521
第十二章 契約法與互聯網 (CONTRACT LAW AND INTERNET)	523
第一節 概述 (General)	523
第一小節 互聯網 (Internet)	523
第二小節 互聯網功能變數名稱 (Internet Domain Names)	524
第二節 資訊權的許可使用 (Licensing of Informational Rights)	525
第一小節 概述 (General)	525
第二小節 分類 (Classification)	526
第三節 統一電腦資訊交易法 (The Uniform Computer Information Transaction Act (UCITA))	527
第一小節 概述 (General)	527
第二小節 契約的訂立 (Conclusion of Contract)	527
第三小節 履行 (Performance)	529

第四小節 不正當契約 (Illicit Contracts)	530
第五小節 保證 (Warranties)	531
第四節 授權合約的自力救濟 (Self Remedy for License)	533
第五節 統一電子交易法 (UETA)	538
第六節 電子商務與EDI給契約法帶來的衝擊 (Challenges to Contracts by Ecommerce and EDI)	539
第一小節 概述 (General)	539
第二小節 EDI帶來的問題 (Problems Caused by EDI)	540
附錄一 美國法律研究方法	545
附錄二 英國法律文獻資料的注記方法	563
參考資料 (BIBLIOGRAPHY)	577

第一章 概論 (INTRODUCTION)

第一節 契約的定義及相關術語 (A Contract Defined and Pertaining Terms)

第一小節 契約的定義 (A Contract Defined)

契約是指一個或一組允諾 (promise)，在該允諾被違反時，法律會給予救濟 (remedy)，或者承認該允諾的履行是某種義務。(A contract is a promise or a set of promises for the breach of which the law gives a remedy, or the performance of which the law in some way recognizes as a duty.)¹ 契約也可以被定義為：由兩個或兩個以上有相應的行為能力的當事人 (competent persons) 訂立的、可由法律強制執行 (enforceable) 的協議 (agreement)；按照這一協議，法律將要求其中一方當事人 (或協力廠商受益人) 接受另一方的某一特定作為，或接受一項權利以要求另一方的特定不作為。

英美契約法的研究內容，主要就在於討論何種允諾或協議，會受到法律的支持與強制執行，何種不會受到法律的支持與執行。

◆ 案例

X允諾在期末考結束後請Y去喝酒，Y也說到時候一定會去。這會構成一個契約嗎？不會。因為雖然當事人之間的多個允諾似乎已經構成了一個協議，但是，客觀上任何一方都沒有要訂立一個具有法律強制執行力契約的意思，也沒有要求對方承擔違約責任的意思。這說明了另一個重點：契約的成立有時還必須考量雙方當事人的主觀意思，以及社會上客觀的標準。上述社交上的約定，並不會被認為是一個契約。

第二小節 相關術語 (Pertaining Terms)

1. 契約當事人 (parties to the contract)：一個契約至少有兩個或兩個以上契約當事人，要約人 (offeror) 是為了訂立契約而發出要約 (offer) 的一方。受要約人 (offeree) 是要約的對象。要約人先允諾 (promise) 特定的作為或不作為，從而形成要約。接著，受要約人有權接受要約人作出的要約，從而使契約成立 (即承諾—acceptance)。要約一旦被承諾 (accepted)，契約即告成立。²

2. 允諾 (promise)：「允諾」是保證會做某一特定行為或不做某一特定行為的確諾

1 *Restatement of the Law, Second: Contracts*, Chapter 1. See: <http://www.lexisnexis.com/lawschool/study/outlines/html/contracts/contracts01.htm>.

2 Henry R. Cheeseman, *Business Law*, 4th ed., New Jersey: Prentice Hall, 2001, p.180.

(assurance)。《法律整編第二版：契約法》(*Restatement of the Law, Second: Contracts*) (以下有時簡稱為*Restatement 2d: Contracts*) 要求當事人必須做出允諾的意思表示 (manifestation of intent)，這樣才可以讓對方當事人有足夠的理由相信該當事人已經做出許諾 (commitment) 將來會做什麼行為或者不做什麼行為。這類可以被法律強制執行的允諾 (promise or promises) 即被稱為契約。

3. 允諾人 (promisor)：作出允諾的人。

4. 受允諾人 (promisee)：允諾作出的對象。

5. 受益人 (beneficiary)：除相對人外，因契約履行而受益的人。

6. 約因 (consideration)：允諾人得到的利益 (benefit) 或受允諾人所承受的損害 (detriment)。³

第二節 契約的基本要素 (Basic Ingredients of a Contract)

契約是由法律強制執行的一個允諾 (promise) (片務契約⁴) 或多個允諾 (雙務契約) 構成。契約必須具備以下要件 (COOL) 才可以被強制執行：

(1) 約因 (C—Consideration)：契約必須包含要約人與受要約人所欲交換的利益 (advantage) 或不利益 (disadvantage)。

(2) 標的 (O—Object of the contract)：契約標的必須合法。

(3) 要約與承諾 (O—Offer and acceptance)：要約與承諾的形式必須合乎防止欺詐條例 (Statute of Frauds) 的要求。(意即：該用書面完成的，必須使用書面完成。)

(4) 法律行為能力 (L—Legal capacity)：當事人必須具備適當、足夠的法律行為能力。

第三節 契約的分類 (Classifications of Contracts)

契約的類型有很多。不同類型的契約在契約的成立 (formation)、強制執行 (enforcement)、履行 (performance)、解除 (discharge) 等階段，存在或多或少的區別。⁵

第一小節 雙務契約與片務契約 (Bilateral v. Unilateral Contracts)

1. 以受要約人是否也提出相對的承諾為標準，區分契約為雙務契約和片務契約。⁶

雙務契約是指雙方當事人都作出允諾 (無論是明示還是默示)，一方作出的允諾就成了另一方的約因 (consideration)。換言之，雙務契約就是「以允諾換允諾」(a promise for a promise)。⁷例如，我答應幫你油漆房子，而你答應要給我50美元。如果你允諾爬上帝國大

3 Jonathan Neville, *Contracts Adaptable to Sixth Edition of Fuller Casebook*, 4th ed., Chicago: Harcourt Professional Education Group, 1999, p. 1.

4 在中國大陸稱「片務契約」為「單務契約」。

5 Henry R. Cheeseman, *Business Law*, 4th ed., New Jersey: Prentice Hall, 2001, p.183.

6 Henry R. Cheeseman, *Business Law*, 4th ed., New Jersey: Prentice Hall, 2001, p.183.

7 Henry R. Cheeseman, *Business Law*, 4th ed., New Jersey: Prentice Hall, 2001, p.183.

廈，我就給你500美元……

片務契約則是由一方作出允諾，保證另一方僅以（作為或不作為的）行為就可以完成契約。換言之，就是「以允諾換行為（a promise for an act）」。⁸受要約人不能以另一個允諾來承諾（accept）這種要約，只能以其行為（act）來承諾。當要約人提出這樣的要約（承諾）時，不必等待對方當事人作出任何進一步的行為，一項有拘束力的片務契約已經形成了。

因此，要約人做出要約時，必須注意自己提出的要約究竟意在形成一個片務的還是一個雙務的契約。如果在案件實務中無法確定，法院一般傾向於將該要約認定為雙務的要約。⁹由於容易產生混淆，《統一商法典》（Uniform Commercial Code，簡稱UCC）和《法律整編第二版：契約法》（Restatement of the Law, Second: Contracts）都避免使用片務契約和雙務契約這兩個概念；但是，作為學術研究，我們仍然必須對此作出區分。

◆ 案例

假設Mary Douglas（Chic服裝店的店主）對Peter Jones（油漆工）說：「如果你答應在7月1日前把我的店都漆好的話，我會付你2000美元。」Peter答應了。在Peter答應去油漆服裝店的時候，雙方訂立的是雙務契約。如果Peter未能如期完成，Mary就可以向法院起訴，要求Peter賠償因為他未能完成油漆工作而引起的損失。相反，如果Peter完成油漆工作後，Mary拒絕付款的，Peter也可以起訴Mary。

但是，如果Mary說：「如果你在7月1日前把我的店都漆好的話，我會付你2000美元。」該要約產生的是片務契約。該要約只能由Peter按要求完成工作的行為來承諾。如果Peter未能完成油漆工作，就等於沒有作出任何承諾，Mary不能就Peter沒有完成油漆工作而引起的損失向法院起訴。¹⁰

2. 不完全履行契約（incomplete contract）或部分履行契約（partial performance contract）

片務契約的要約人在受要約人履行行為已經開始之後要撤銷要約時，常常會產生糾紛。一般而言，片務契約的要約人可以在受要約人按照要約的要求開始履行特定行為之前的任何時刻撤銷要約。但是，如果受要約人已經開始履行或已經完成履行行為了，要約人就不能再撤銷要約。

◆ 案例

假設Alan Matthews告訴Sherry Levine，如果Sherry跑完馬拉松賽跑，Alan便給她5000美元。一旦Sherry開始起跑，Alan就不能撤銷其要約。

第二小節 明示契約、默示契約和准契約（Express, Implied and Quasi Contracts）

1. 真實契約（actual contract）可以分成明示契約和默示契約兩種

「明示契約」（express contract）是指用口頭或書面方式訂立的契約。

8 Henry R. Cheeseman, *Business Law*, 4th ed., New Jersey: Prentice Hall, 2001, p.183.

9 Henry R. Cheeseman, *Business Law*, 4th ed., New Jersey: Prentice Hall, 2001, p.183.

10 Henry R. Cheeseman, *Business Law*, 4th ed., New Jersey: Prentice Hall, 2001, p.183.