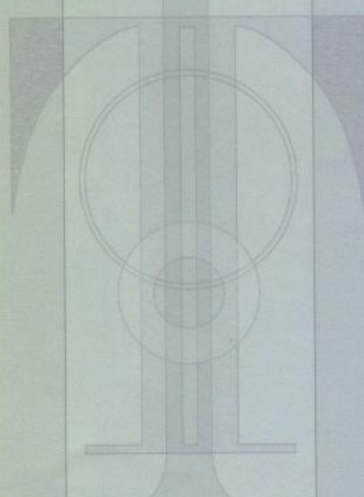


合同法原理与适用丛书

丛书主编 江 平

苏号朋 著

合同的订立与效力



中国法制出版社



中国政法大学出版社
法律文库 第二卷

合同法分论

合同的订立与效力

中国政法大学出版社

454919

合同法原理与适用丛书

丛书主编 江 平

合同的订立与效力

苏号朋 著

中国法制出版社

责任编辑 王淑敏

图书在版编目 (CIP) 数据

合同的订立与效力/苏号朋著. -北京: 中国法制出版社,
1999.9

(合同法原理与适用丛书/江平主编)

ISBN 7-80083-610-X

I. 合… II. 苏… III. 合同法-研究-中国 IV. D923.64
中国版本图书馆 CIP 数据核字 (1999) 第 44140 号

合同法原理与适用丛书

丛书主编/江平

合同的订立与效力

HETONG DE DINGLI YU XIAOLI

著者/苏号朋

经销/新华书店

印刷/北京市朝阳区科普印刷厂

开本/850×1168 毫米 32 印张/10.8125 字数/257 千

版次/1999 年 9 月北京第 1 版 2000 年 2 月北京第 2 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 7-80083-610-X/D·586

(北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031) 定价: 16.00 元

(如发现印装问题请与本社发行部联系 电话:66062752)

序

《中华人民共和国合同法》于1999年3月15日由第九届全国人民代表大会第二次会议通过，并于1999年10月1日起正式实施。作为一部调整市场交易的基本法律，《合同法》是民商法的重要组成部分。它的颁布实施，不仅标志着我国商事立法的进一步完善，而且对于保障市场经济的发展和完善，维护合同当事人的合法权益，都具有非常重要的意义。它的颁布实施结束了我国合同立法长期分立的局面，我为此感到欣慰。

《合同法》体现出了适应市场经济发展的特点，充分尊重当事人订立合同的权利，保障当事人享有充分的合同自由。它兼顾经济效率和社会公正、交易便捷与交易安全，注重保护消费者利益，维护市场经济的道德秩序。

在《合同法》实施以后，《经济合同法》、《涉外经济合同法》和《技术合同法》同时废止，未与《合同法》相抵触的法律和行政法规继续有效。这样就消除了市场交易规则之间的分歧，把纷繁复杂的市场经济生活纳入到统一、有序运行的轨道。

作为《合同法》专家起草小组的组长，我始终参与了这部法律的立法工作，并有很深的体会。本次立法非常注重法律专家、学者的作用，《合同法》的立法方案和建议草案都是由学者完成的。由于《合同法》内容繁多，涉及的范围很广，在对草案的每次讨论中都有激烈的争论，尤其是针对一些新的法律制度，如电

子交易、格式合同条款、债权人的撤销权和代位权、合同履行中的抗辩权等，大家都各抒己见，体现出了我国立法工作中的民主风气。在立法过程中，全国人大常委会多次组织了研讨会和立法调研，并在多家报纸上公布《合同法》草案，向社会广泛征求意见，相关单位反响强烈，对立法给予了极大的关注，这是保证合同立法质量的基础。正是由于这部法律重视理论联系实际，使得它能够与我国的市场经济发展状况相适应，能够很好地起到促进经济发展、维护市场秩序的作用。总体而言，我认为这部立法是成功的。

《合同法》作为我国迄今为止通过的条文最多、内容最丰富的民事立法，应当认真做好对它的研究、宣传与普及工作。为此，我主持编写了《合同法原理与适用丛书》。本丛书的各位作者对合同法都有很深入的研究，他们以严谨的学风和求实的精神，详解法义，阐释法理，高质量地完成了书稿。本丛书以准确、详细地阐述《合同法》的基本内容和基本原理为重点，既注重对合同法理论的研究，又注重对合同法应用及实务操作的分析，语言简明扼要，是一套颇有价值的合同法著作。相信大家能够通过本丛书理解好、应用好《合同法》。



1999年8月18日

出版说明

《中华人民共和国合同法》的公布与施行,结束了我国“三足鼎立”(即《经济合同法》、《涉外经济合同法》和《技术合同法》同时并存)式的合同立法模式,形成了统一的合同法律规则。

与我国以前的合同立法相比,这部《合同法》全面、具体地规定了市场经济的基本运行规则,第一次完整地对合同的订立程序进行了规范,其中包括电子交易等新型缔约方式;引入了格式合同条款、缔约过失责任、双务合同履行中的抗辩权、债权人的代位权和撤销权、合同的解释等一大批新的制度;在合同的效力、履行、违约责任等方面都有创新之处;对市场主体经常采用的十余种典型合同进行了详细的规定。同时,针对某些违反诚实信用原则、扰乱市场秩序的行为,本法也加强了规制,如对具有社会公益性质的赠与、建设工程合同的分包与转包等的规定。该法在制定过程中广泛参考借鉴了市场经济发达国家和地区合同立法的成功经验和判例学说,尽量采用反映现代市场经济客观规律的共同规则,并与国际公约和惯例的内容协调一致。因此,它对于我国进一步扩大改革开放,加强与其他国家和地区的合作,都有非常积极的意义。

为了贯彻实施《合同法》，帮助广大读者学习、掌握、运用《合同法》，我社在著名法学家、《合同法》专家起草小组组长、中国政法大学教授江平的支持下，组织邀请了中国政法大学、中国人民大学法学院、对外经济贸易大学法学院、华东政法学院、中央财经大学等院校的民商法青年学者，编写了《合同法原理与适用丛书》，江平教授担任《丛书》主编。

本丛书共十种，包括：《合同的订立与效力》、《合同的履行、变更、转让与终止》、《违约责任》、《买卖合同》、《供用电、水、气、热力合同·赠与合同·借款合同》、《租赁合同·融资租赁合同》、《技术合同》、《运输合同·保管合同·仓储合同》、《承揽合同·建设工程合同》、《委托合同·行纪合同·居间合同》。

本丛书深入浅出地阐述了合同法的基本原理和基本原则，并突出以理论指导“应用”与“操作”的特色，既不同于合同法理论著作和教材，也不同于单纯的合同法释义。本丛书将合同法理论、合同法条文解释和合同法实务融合在一起，对法律制度的论述简明、扼要、清晰；对《合同法》条文中普通读者难以理解的概念、制度进行重点解析，并在必要时辅以案例说明；还对原来的合同立法进行了新旧法律的比较，以使读者更准确地理解应用《合同法》。

我们希望本丛书的推出能够为《合同法》的宣传普及、合同实务操作的规范以及合同纠纷的顺利解决作出贡献！

1999年8月

目 录

1	第 1 章 合同概述
1	1·什么是“合同”
1	1·1·合同的含义
5	1·2·我国《合同法》调整的合同范围
11	1·3·合同的法律特征
13	1·4·合同与契约
14	2·合同法律关系
14	2·1·合同法律关系的主体
17	2·2·合同法律关系的客体
18	2·3·合同法律关系的内容——债权和债务
25	2·4·合同法律关系的相对性
28	2·5·合同法律关系的扩张
34	3·合同的分类
35	3·1·双务合同和单务合同
37	3·2·有偿合同和无偿合同
37	3·3·诺成合同和实践合同
38	3·4·要式合同和不要式合同
41	3·5·转移财产权的合同、完成工作并交付工作 成果的合同和提供服务的合同
41	3·6·有名合同和无名合同
42	3·7·一时性合同和继续性合同

44	3·8·主合同和从合同
44	3·9·预备合同和本合同
45	3·10·束己合同和涉他合同
46	3·11·确定合同与射幸合同
47	3·12·单一合同和复合合同
48	3·13·国内合同和涉外合同
50	第2章 合同法概述
50	1·合同法的概念和特点
51	2·《合同法》的立法指导思想 and 目的
51	2·1·《合同法》的立法指导思想
53	2·2·《合同法》的立法目的
57	3·《合同法》的基本原则
58	3·1·平等原则
60	3·2·合同自由原则
68	3·3·公平原则
68	3·4·诚实信用原则
69	3·5·遵守法律、尊重社会公德原则
70	3·6·法律约束力原则
71	3·7·鼓励交易原则
73	4·合同法的渊源
73	4·1·合同法渊源的种类
76	4·2·合同法渊源的适用规则
79	5·我国合同立法的发展
79	5·1·三足鼎立的合同立法
81	5·2·《中华人民共和国合同法》的立法经过
83	5·3·《中华人民共和国合同法》的立法意义和特点
85	第3章 合同的形式和条款
85	1·合同的形式

85	1·1·合同形式的种类和法律意义
89	1·2·口头形式
89	1·3·书面形式
100	1·4·其他形式
102	2·合同的条款
102	2·1·由谁来确定合同的条款——法律还是当事人
103	2·2·合同的基本条款
108	2·3·示范合同文本的作用
110	第4章 合同的订立程序之一——要约
110	1·合同的订立与成立
111	2·缔约人的资格
111	2·1·民事权利能力和民事行为能力
112	2·2·自然人的缔约能力
113	2·3·法人和其他组织的缔约能力
113	2·4·委托代理人订立合同
115	3·什么是要约
116	4·要约的构成要件
116	4·1·要约的内容应当具体确定
118	4·2·要约必须具有缔约意图
119	4·3·要约必须由特定的当事人作出
119	4·4·要约必须向受要约人发出
122	5·要约邀请
128	6·要约的法律效力
128	6·1·要约的生效时间
130	6·2·要约对要约人的约束力
131	6·3·要约对受要约人的约束力
132	6·4·要约的存续期间
132	7·要约的撤回与撤销

132	7·1·要约的撤回
133	7·2·要约的撤销
135	8·要约的失效
137	第5章 合同的订立程序之二——承诺
137	1·什么是承诺
137	1·1·承诺必须由受要约人作出
137	1·2·承诺必须向要约人作出
138	1·3·承诺应当在确定的或者合理的期限内到达 要约人
138	1·4·承诺的内容应当与要约的内容一致
140	1·5·承诺必须明确表明受要约人的缔约意图
141	2·承诺的方式
141	2·1·通知
141	2·2·行为
143	3·承诺的生效时间
144	4·承诺的撤回
145	5·承诺的迟到
146	5·1·因受要约人的原因导致承诺迟到
147	5·2·因客观原因导致承诺迟到
148	6·交叉要约
150	第6章 合同的订立程序之三——合同成立
150	1·合同的成立要件
150	1·1·须有双方或者多方订约当事人
151	1·2·具备了合同的基本条款
151	1·3·对合同的基本条款意思表示一致
153	2·合同成立的时间
153	2·1·合同自承诺生效时成立

153	2·2·采用合同书形式的合同自签字或者盖章时成立
154	2·3·采用确认书形式的合同自签订确认书时成立
154	3·合同成立的地点
154	3·1·承诺生效的地点为合同成立的地点
155	3·2·采用数据电文形式的合同成立地点
156	3·3·采用合同书形式的合同成立地点
156	3·4·采用确认书形式的合同成立地点
157	4·违反形式要求合同的成立
160	第7章 合同的订立程序之四——特殊缔约方式
160	1·计划合同与国家订货合同
160	1·1·计划合同
161	1·2·国家订货合同
169	2·采用格式条款订立合同
170	2·1·格式合同的概念
171	2·2·格式合同的特点
174	2·3·格式合同与相关概念的比较
176	2·4·格式合同的利弊分析
179	2·5·格式合同的订立
185	2·6·格式条款与非格式条款不一致时的处理规则
187	2·7·格式合同的解释
192	2·8·对格式条款效力的认定
202	2·9·格式合同的法律控制方式
209	3·竞争缔约
209	3·1·招标投标
210	3·2·拍卖
211	4·强制缔约
213	5·事实过程缔约

215	第 8 章 缔约过失责任
215	1·缔约过失责任的概念
216	1·1·缔约过失责任是发生在订立合同过程中的 法律责任
217	1·2·承担缔约过失责任的基础是违背了诚实信用原则
217	1·3·责任人的过失造成了他人信赖利益的损害
218	2·缔约过失行为的类型
218	2·1·假借订立合同，恶意进行磋商
219	2·2·故意隐瞒与订立合同有关的重要事实或者 提供虚假情况
220	2·3·泄露或者不正当使用在订立合同过程中知 悉的商业秘密
221	2·4·缔约双方已经达成初步协议，一方相信合 同成立而遭受损失
221	2·5·缔约之际未尽附随义务而致相对人遭受损害
222	2·6·其他违背诚实信用原则的行为
222	3·缔约过失责任的赔偿范围和承担方式
224	第 9 章 合同的生效
224	1·合同成立与合同生效的区别
226	2·合同的生效要件
227	2·1·合同当事人应当具有相应的民事行为能力
230	2·2·意思表示真实
232	2·3·不违反法律和社会公共利益
233	2·4·合同形式对合同效力的影响
236	2·5·合同欠缺生效要件的法律后果
237	3·合同生效的时间
238	4·附条件的合同

238	4·1·条件的构成要件
240	4·2·附条件合同的类型
241	4·3·条件的成就
242	4·4·恶意促使或者阻止条件成就的法律后果
242	4·5·附条件合同的效力
242	4·6·表见条件
244	5·附期限的合同
247	第 10 章 效力待定的合同
247	1·效力待定合同的概念和类型
249	2·限制民事行为能力人依法不能独立订立的合同
252	3·无民事行为能力人订立的合同
253	4·无权代理人订立的合同
253	4·1·无权代理的概念和种类
254	4·2·狭义无权代理人订立的合同
257	4·3·表见代理人订立的合同
262	5·法定代表人、负责人超越权限订立的合同
264	6·无权处分财产人订立的合同
264	6·1·何为无权处分财产行为
266	6·2·无权处分行为的法律后果
267	6·3·无权处分行为与善意取得制度
269	第 11 章 无效合同与无效免责条款
269	1·无效合同的概念
270	2·无效合同的类型
274	3·一方以欺诈、胁迫手段订立，损害国家利益的合同
274	3·1·什么是欺诈
276	3·2·什么是胁迫
278	3·3·因受欺诈、胁迫而订立的合同的法律后果

280	4·恶意串通, 损害国家、集体或者第三人利益的合同
280	5·以合法形式掩盖非法目的的合同
281	6·损害社会公共利益的合同
282	7·违反法律、行政法规的强制性规定的合同
286	8·无效的免责条款
286	8·1·免责条款的优劣
288	8·2·造成对方人身伤害的免责条款无效
290	8·3·因故意或者重大过失造成对方财产损失的免责条款无效
292	第 12 章 可撤销合同
292	1·可撤销合同的特点
292	1·1·可撤销合同是当事人意思表示不真实的合同
293	1·2·可撤销合同在未被撤销之前, 仍然是有效合同
293	1·3·对可撤销合同的撤销, 要由撤销权人请求人民法院或者仲裁机构作出
293	1·4·当事人既可以撤销合同, 也可以变更合同的内容
294	2·可撤销合同与无效合同、效力待定合同之间的区别
294	2·1·可撤销合同与无效合同之间的区别
295	2·2·可撤销合同与效力待定合同之间的区别
296	3·撤销权的行使与消灭
296	3·1·撤销权的行使
296	3·2·撤销权的消灭
300	4·重大误解的合同
300	4·1·何为重大误解
302	4·2·误解与误传的区别

303	4·3·重大误解的事项
303	5·显失公平的合同
304	5·1·双方当事人之间的权利义务明显不公平
304	5·2·显失公平的原因是一方当事人利用优势或 者利用对方没有经验
305	5·3·显失公平是在订立合同时产生的
305	6·因受欺诈、胁迫而订立的合同
306	7·乘人之危的合同
306	7·1·一方在订立合同时利用了对方的危难
307	7·2·对方迫于危难处境作出了不真实的意思表示
308	第 13 章 合同无效和被撤销的法律后果
308	1·合同无效和被撤销的处理原则
309	2·合同自始没有法律约束力
309	3·合同部分无效时的法律后果
310	4·解决争议条款的独立性
312	5·返还财产与折价补偿
312	5·1·返还财产
313	5·2·折价补偿
314	6·赔偿损失
315	7·恶意串通合同的法律后果
316	第 14 章 合同的解释
316	1·合同解释的概念和意义
317	1·1·合同的解释有助于确定合同所使用的语言、 文字的意义
317	1·2·补充合同漏洞
318	1·3·解决合同中存在的矛盾，统一合同内容
318	1·4·维护合同正义，防止合同自由的滥用
318	2·合同解释的目的