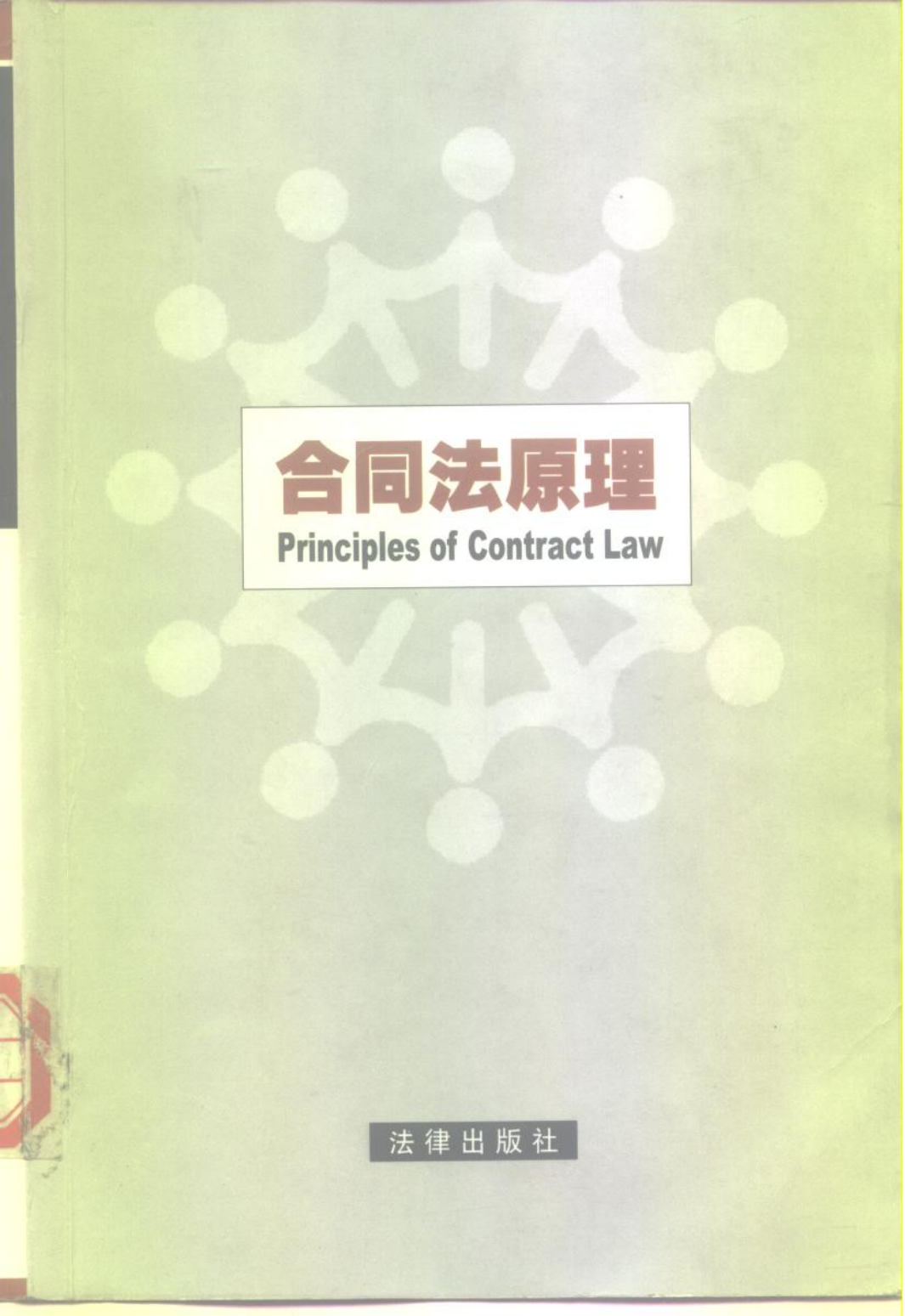




合同法原理

Principles of Contract Law

法律出版社

463347

合同法原理



00463347

法律出版社

图书在版编目(CIP)数据

合同法原理/谢怀栻等著. — 北京:法律出版社,2000.1
ISBN 7-5036-2961-4

I. 合… II. 谢 III. 合同法-法的理论-中国 IV. D923.6

中国版本图书馆 CIP 数据核字(1999)第 60699 号

D1147/13

出版·发行/法律出版社

经销/新华书店

责任印制/陶松

责任校对/王伟铮

印刷/民族印刷厂

开本/850×1168 毫米 1/32

印张/20.25 字数/490 千

版本/2000 年 1 月第 1 版

2000 年 4 月第 2 次印刷

印数/6,001—11,000

社址/北京市西三环北路甲 105 号科原大厦 A 座 4 层(100037)

电子信箱: pholaw@public.bta.net.cn

电话/88414899 88414900(发行部) 88414121(总编室)

出版声明/版权所有,侵权必究。

书号:ISBN 7-5036-2961-4/D·2664

定价:32.00 元

(如有缺页或倒装,本社负责退换)

撰写者名单:

- | | | |
|-----|------------------|-----------|
| 曹三明 | 中国应用法学研究所 | 研究员 |
| 谢怀栻 | 中国社会科学院法学研究所 | 研究员 |
| 陈 甦 | 中国社会科学院法学研究所 | 副研究员 |
| 肖 岫 | 全国人大常委会法工委 | 咨询委员 |
| 王家福 | 中国社会科学院法学研究所 | 研究员 |
| 王 暘 | 中国政法大学 | 讲师 |
| 王利明 | 中国人民大学法学院 | 教授 |
| 崔建远 | 清华大学法学院 | 教授 |
| 费宗祯 | 最高人民法院咨询委员会 | 咨询委员、法学教授 |
| 刘俊海 | 中国社会科学院法学研究所 | 副研究员 |
| 孙礼海 | 全国人大常委会法工委民法室 | 副主任 |
| 何 欣 | 北京市高级人民法院告申庭 | 庭长 |
| 何 山 | 全国人大常委会法工委 | 巡视员 |
| 武树臣 | 北京市第一中级人民法院 | 副院长 |
| 宿 迟 | 北京市第二中级人民法院 | 副院长 |
| 李 凡 | 最高人民法院民庭 | 副庭长 |
| 奚晓明 | 最高人民法院经济庭 | 副庭长 |
| 屈延凯 | 中国外商投资企业协会租赁业委员会 | 秘书长 |
| 曹守晔 | 最高人民法院研究室民经处 | 处长 |
| 付长禄 | 上海市高级人民法院 | 副院长 |
| 高明生 | 上海市高级人民法院研究室 | 助理研究员 |
| 张利荣 | 上海市高级人民法院经济庭 | 副庭长 |
| 倪春南 | 上海市海事法院海商庭 | 庭长 |
| 段瑞春 | 中华人民共和国科学技术部 | 副秘书长 |
| 郭明瑞 | 烟台大学法律系 | 教授 |
| 李大元 | 北京市高级人民法院经济庭 | 庭长 |
| 张 经 | 国家工商行政管理局市场司 | 司长 |

前 言

1999年3月15日,《中华人民共和国合同法》经九届全国人大二次会议通过,并由中华人民共和国第十五号主席令公布了。这部法律的公布及实施,必将极大地促进社会主义市场经济的建立和完善,进而有力地推动社会主义现代化建设。

合同法是民法的重要组成部分,是市场经济的基本法律。党的十一届三中全会以来,我国先后制定了《经济合同法》、《涉外经济合同法》和《技术合同法》三部合同法。这三部合同法,对保护合同当事人的合法权益,维护社会经济秩序,促进国内经济、技术和对外经济贸易的发展,发挥了重要作用。但是,随着改革开放的不断深入和扩大,社会主义市场经济的发展,这三部合同法已不能完全适应客观需要了。主要问题是:第一,国内经济合同、涉外经济合同、技术合同分别适用不同的合同法,有些共性的问题规定不统一、不尽一致,有些规定较为原则,需要制定统一的《合同法》。第二,近年来,在市场交易中利用合同形式搞欺诈,损害国家、集体和他人利益的情况较为突出,在防范合同欺诈、维护社会经济秩序方面,需要对合同法作出补充规定。第三,随着社会主义市场经济的发展,出现了一些新的类型的合同,如融资租赁、委托、行纪等合同,需要在合同法中作出相应的规定。因此,我国国家立法机关把制定统一的《合同法》列入了立法规划,并在近几年来组织各方面的力量抓紧进行草拟、调研、修改工作。

《合同法》立法的指导思想是：第一，以邓小平理论和党的基本路线为指导，制定一部统一的、较为完备的《合同法》，以保障社会主义市场经济的健康发展。第二，注意保持法律的连续性和稳定性，以原有三部合同法为基础，总结实践经验，加以研究完善；并注意法律的可操作性，把近十年来有关合同的行之有效的法律、法规和司法解释的规定尽量吸收进来，尽可能作出具体明确的规定。第三，从我国实际出发，借鉴国外合同法律的有益经验。由于《合同法》在制定过程中贯彻了正确的指导思想，使《合同法》集纳和吸收了各方面人士的智慧和意见，充分反映了人民群众的意愿，遵循了市场经济的内在规律和要求，使《合同法》不论从立法原则还是从立法体例和法律内容来看，都堪称适应社会主义市场经济需要的、较为完善的法律。

法律的灵魂在于实施。《合同法》与一切企业的生产经营活动密切相关，与人民群众的物质文化生活密切相关。全社会认真学习《合同法》，普及《合同法》知识，强化合同法律意识，是搞好合同法制建设的意义重大的事情。为了适应企事业单位、审判机关、行政机关、律师、法律教学研究人员和广大群众学习、把握《合同法》的精神和规定的需要，我们组织了参与《合同法》起草、修改工作的专家、具有司法实践经验的专家和民商法领域内的著名学者撰写成本书，力图从理论的层面阐述、介绍合同法律中的诸般学术见解和观点，以及其他国家专家学者的各种学说和立法、司法实践中的做法。相信本书的出版会以它较强的理论性为各界、各阶层渴求了解、探究合同法理论和知识的读者提供比较权威的指导和帮助。

目 录

第一章 绪论	(1)
第一节 合同与合同立法	(1)
一、合同的概念	(1)
二、合同的分类	(3)
三、合同法的调整范围	(6)
四、合同法的历史发展	(7)
第二节 《合同法》的立法宗旨	(10)
一、保护合同当事人的合法权益	(10)
二、维护社会经济秩序	(11)
三、促进社会主义现代化建设	(12)
第三节 《合同法》的基本原则	(12)
一、当事人法律地位平等原则	(12)
二、自愿原则	(13)
三、公平原则	(14)
四、诚实信用原则	(16)
五、合法原则	(17)
六、社会公德和社会公共利益原则	(18)
七、民事权益受法律保护原则	(18)
八、惩罚性赔偿原则	(20)
九、计划原则	(20)

2 合同法原理

十、行政监管原则	(21)
十一、合同多样化原则	(21)
第二章 合同的订立	(22)
第一节 概述	(22)
一、合同的订立的概念	(22)
二、合同的成立要件	(25)
三、合同的形式	(29)
四、合同的条款	(34)
五、订立合同的方式	(36)
第二节 要约	(38)
一、要约的概念	(38)
二、要约的效力	(42)
三、要约的撤回与撤销	(44)
四、要约的失效	(48)
第三节 承诺	(49)
一、承诺的概念	(49)
二、承诺的效力	(53)
三、承诺的撤回	(55)
四、承诺的特殊情形	(55)
第四节 合同成立的时间和地点	(58)
一、概说	(58)
二、书面合同成立的时间	(58)
三、合同成立的地点	(59)
四、书面订立合同的特殊情形	(60)
第五节 依照国家任务订立合同	(61)
第六节 格式条款	(62)
一、格式条款的由来	(62)

二、格式条款的意义	(64)
三、格式条款提供人的义务	(67)
四、格式条款的无效	(70)
五、格式条款的解释与适用	(72)
六、其他问题	(75)
第七节 缔约责任	(75)
一、概说	(75)
二、缔约责任的概念	(77)
三、直接的缔约责任	(78)
四、违反保密义务的责任	(79)
五、其他问题	(80)
第三章 合同的效力	(82)
第一节 合同的成立与生效	(83)
一、合同的生效要件	(83)
二、合同成立与生效的分离论和统一论	(86)
三、“统一论”的例外	(88)
第二节 附条件合同与附期限合同的效力	(89)
一、附条件合同	(89)
二、附期限合同	(94)
第三节 可追认的合同	(97)
一、可追认的合同	(97)
二、第 47 条、第 48 条规定的可追认合同	(99)
三、第 51 条规定的可追认合同	(101)
第四节 表见代理行为和代表行为有效	(106)
一、表见代理行为有效	(106)
二、代表行为有效	(111)
第五节 无效合同与合同中的无效条款	(114)

4 合同法原理

一、无效合同	(114)
二、无效合同与可变更、可撤销合同的区别	(115)
三、合同无效的原因	(115)
四、对《民法通则》的重大发展和完善	(120)
五、无效合同规定中的精髓	(121)
六、合同中的无效条款	(122)
第六节 可变更、可撤销的合同	(123)
一、重大误解	(124)
二、显失公平	(126)
三、欺诈	(128)
四、胁迫	(129)
五、乘人之危	(131)
六、当事人的撤销权和变更权	(131)
第七节 合同无效或者被撤销的法律后果	(135)
一、无效合同、被撤销的合同自始无效	(135)
二、合同部分无效对合同整体的影响	(135)
三、合同无效和被撤销的法律后果	(135)
四、特殊的法律后果——收归国有或者返还第 三人	(140)
五、关于合同中解决争议条款的效力	(142)
第四章 合同的履行	(143)
第一节 合同履行的意义	(143)
一、合同的履行是合同效力的必然要求,是实现 合同利益的根本措施	(143)
二、合同的履行是合同关系消灭的主要原因,是 加速经济流转的重要前提	(146)
三、合同的履行是实现合同法制目的的重要手段,	

是促进市场经济健康发展的基础条件	(147)
第二节 合同履行的原则	(151)
一、全面履行原则	(151)
二、诚实信用原则	(156)
第三节 双务合同履行中的抗辩权	(161)
一、同时履行抗辩权	(162)
二、后履行抗辩权	(164)
三、不安抗辩权	(166)
第四节 合同债权人的代位权和撤销权	(170)
一、代位权	(170)
二、撤销权	(177)
第五节 关于情事变更原则问题	(188)
第五章 合同的变更和转让	(201)
第一节 合同的变更	(201)
一、合同变更的概念和特征	(201)
二、合同的变更与合同的解除	(203)
三、合同变更的要件	(205)
四、合同变更的效力	(207)
第二节 合同的转让概述	(208)
一、合同转让的概念	(208)
二、合同的转让与相关概念的区别	(209)
三、合同转让的要件	(212)
第三节 合同权利的转让	(214)
一、合同权利转让的概念和特点	(214)
二、关于合同权利转让的性质	(215)
三、合同权利转让与清偿代位的区别	(217)
四、合同权利转让的范围	(219)

6 合同法原理

五、合同权利转让的要件	(221)
六、合同权利转让的法律效力	(225)
第四节 合同义务的移转	(228)
一、合同义务移转的概念和特征	(228)
二、债务的全部移转	(229)
三、债务移转的效力	(233)
四、并存的债务承担	(234)
第五节 合同权利和义务的概括移转	(235)
 第六章 合同的权利义务终止	(239)
第一节 合同的权利义务终止概述	(239)
第二节 合同解除	(240)
一、合同解除的概念	(240)
二、解除与有关制度的区别	(243)
三、合同解除的类型	(245)
四、合同解除的条件	(247)
五、合同解除的程序	(250)
六、合同解除的效力	(253)
第三节 抵销	(259)
一、抵销概述	(259)
二、抵销的要件	(261)
三、抵销的方法	(263)
四、抵销的效力	(264)
第四节 提存	(265)
一、提存的概念	(265)
二、提存的原因	(266)
三、提存的条件	(267)
四、提存的主体与客体	(268)

五、提存的程序	(268)
六、提存的效力	(270)
第五节 免除	(273)
一、免除概说	(273)
二、免除的方法	(274)
三、免除的效力	(274)
第六节 混同	(275)
一、混同概述	(275)
二、混同的成立	(276)
三、混同的效力	(276)
第七章 违约责任	(277)
第一节 违约责任概述	(277)
一、违约责任的概念和特点	(277)
二、违约责任的性质	(278)
三、违约责任的构成要件	(279)
第二节 违约行为	(280)
一、违约行为的分类	(280)
二、预期违约	(282)
三、不履行	(283)
四、迟延履行	(284)
五、质量有瑕疵的履行	(284)
六、不完全履行	(285)
七、其他违反合同义务的行为	(285)
第三节 归责原则	(286)
一、归责原则概述	(286)
二、我国《合同法》采用的归责原则	(287)
三、过错的形式	(289)

8 合同法原理

第四节 违约责任形式	(290)
一、实际履行	(290)
二、赔偿损失	(292)
三、违约金	(294)
四、其他补救措施	(296)
第五节 违约责任的免除与分担	(296)
一、违约责任免除的概念	(296)
二、因不可抗力而免责	(297)
三、因合同约定的免责事由出现而免责	(298)
四、违约责任的分担	(298)
第六节 因第三人原因造成的违约	(299)
第七节 违约责任与侵权责任的竞合	(299)
 第八章 其他规定	 (300)
一、《合同法》与其他包含合同法律规范的法律 之间的关系	(300)
二、关于无名合同的法律调整	(301)
三、关于合同的解释	(301)
四、涉外合同的法律适用	(305)
五、对合同的监督处理	(308)
六、关于合同争议的解决途径	(312)
七、国际货物买卖合同和技术进出口合同争议 提起诉讼、申请仲裁的期限	(315)
 第九章 买卖合同	 (317)
第一节 买卖合同概述	(317)
一、买卖合同的概念和性质	(317)
二、买卖当事人	(317)

三、买卖标的	(318)
四、买卖合同的构成要素	(319)
五、买卖合同的种类	(319)
六、买卖合同的适用	(321)
第二节 一般买卖合同	(322)
一、买卖合同的成立	(322)
二、买卖合同的履行	(322)
三、瑕疵担保	(325)
四、利益享受和风险负担	(327)
第三节 特种买卖合同	(328)
一、持续供应合同	(328)
二、拍卖	(329)
三、标卖	(335)
四、货样买卖	(335)
五、分期付款买卖	(336)
六、试验买卖	(337)
七、买回买卖	(338)
八、传销	(339)
第四节 互易合同	(339)
一、互易合同概述	(339)
二、互易合同与买卖合同	(340)
 第十章 供用电、水、气、热力合同	(342)
第一节 供用电合同概述	(343)
第二节 供用电合同的内容	(345)
第三节 供用电合同当事人的义务和责任	(349)
一、供电方的义务和责任	(349)
二、用电方的义务和责任	(350)

第十一章 赠与合同	(352)
第一节 赠与合同的成立和特征	(352)
第二节 赠与合同的分类	(353)
第三节 赠与合同的履行	(353)
第四节 赠与合同的撤销	(355)
第十二章 借款合同	(358)
第一节 借款合同概述	(358)
第二节 借款合同的法律特征	(360)
第三节 借款合同的内容	(362)
第四节 金融机构借款合同当事人的权利义务	(363)
一、贷款人的权利义务	(363)
二、借款人的权利义务	(364)
第五节 借款合同的履行	(365)
第六节 借款合同的担保	(366)
第七节 关于民间借贷的适用	(367)
第八节 借款合同纠纷的处理及法律责任	(370)
第十三章 租赁合同	(372)
第一节 租赁合同的概念和特征	(372)
一、租赁合同是转移财产使用权的合同	(372)
二、租赁合同是以物的使用收益为目的的合同	(373)
三、租赁合同为双务合同	(374)
四、租赁合同为有偿合同	(374)
五、租赁合同为诺诚合同	(375)
六、租赁合同为不要式合同	(376)
第二节 出租人的权利义务	(376)

一、交付租赁物的义务	(377)
二、保持租赁物的义务	(378)
三、物的瑕疵担保义务	(378)
四、权利瑕疵担保义务	(380)
五、修缮租赁物的义务	(383)
六、有益费用返还义务	(385)
七、必要费用返还义务	(387)
八、接受租赁物和返还押金或担保物的义务	(389)
第三节 承租人的权利义务	(389)
一、以适当方法使用租赁物的义务	(390)
二、妥善保管租赁物的义务	(391)
三、支付租金义务	(392)
四、各项通知义务	(393)
五、租赁期满返还租赁物的义务	(393)
第四节 转租、租赁权的转让与出租人地位的转让 ..	(394)
一、转租	(395)
二、租赁权转让	(398)
三、出租人地位的转让	(401)
第五节 租赁的期限	(402)
一、租赁合同的最长期限	(402)
二、租赁期间的更新	(403)
三、不定期租赁	(406)
第六节 租赁关系的消灭	(406)
一、租赁关系消灭的原因	(406)
二、承租人死亡时的合同终止	(407)
三、因承租人破产时的合同终止	(407)
四、因出租人破产时的合同终止	(408)
五、因租赁物不能适用收益与租赁终止的关系 ..	(408)