



法律实务与案例评析丛书

合同法 (上)

实务与案例评析

根据最高人民法院最新司法解释、
国务院最新行政法规编撰

编委会主任/江 平

主持/中国行为法学会

主编/刘娜娜 耿淑芬

- 法人职员擅自加盖法人印章以法人名义签订合同的，应如何处理？
- 缔约过失责任的赔偿范围包括哪些？
- 法定审批或登记手续对合同效力有何影响？
- 法人或其他组织超越经营范围订立的合同的效力如何认定？
- 合同被确认无效或者被撤销后如何赔偿损失？
- 法人或者其他组织合并和分立后，其债权债务关系如何处理？
- 当事人一方迟延履行债务或者有其他违约行为致使合同目的不能实现的，当事人是否可以解除合同？
- 对违约造成的间接损失应如何赔偿？

中国工商出版社

法律实务与案例评析丛书

编委会主任 江 平

主持 中国行为法学会

合同法实务与案例评析（上）

——根据最高人民法院最新司法解释、
国务院最新行政法规编撰

主 编 刘娜娜 耿淑芬

中国工商出版社

法律实务与案例评析丛书

编委会主任 江 平

主持 中国行为法学会

合同法实务与案例评析（下）

——根据最高人民法院最新司法解释、
国务院最新行政法规编撰

主 编 刘娜娜 耿淑芬

中国工商出版社

丛书策划 王景明 张文锐

责任编辑 张文锐 吴长清

装帧设计 欣然

图书在版编目(CIP)数据

合同法实务与案例评析(上、下)/法律实务与案例评析丛书/刘娜、耿淑芬主编. —北京:中国工商出版社, 2002. 10

ISBN 7-80012-737-0

I. 合… II. ①刘…②耿… III. 合同法—案例—分析—中国 IV. D923.65

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 069738 号

法律实务与案例评析丛书

书名/合同法实务与案例评析(上、下)

主编/刘娜 耿淑芬

出版·发行/中国工商出版社

印刷/北京翌新工商印制公司

开本/890×1240 毫米 1/32 印张/30.25 字数/814 千

版本/2002 年 10 月第 1 版 2002 年 10 月第 1 次印刷

印数/01-10000 册

社址/北京市丰台区花乡育芳园东里 23 号(100070)

电话/(010)63730074, 63748686

出版声明/版权所有, 侵权必究

书号: ISBN 7-80012-737-0/D·169

定价: 58.00 元 (上、下)

(如有缺页或倒装, 本社负责退换)

序

我们从“法律虚无主义”的时代走出来，对民主与法制的向往与追求、对历史与现实的反思与考量，直接催生了一部部法律，也使法律意识逐渐在广大人民群众中植根。现如今，我国立法工作已驶入快车道，民法典立法已经启动，行政程序法、行政许可法等行政法律也纳入立法规划，为适应加入 WTO 后的需要，许多法律的修改已列入议事日程。可以预见，在不久的将来，具有中国特色的社会主义法律体系必将最终形成。

随着立法的逐渐完善，“无法可依”的时代会渐渐离去，执法的问题会越来越成为“依法治国”的主要矛盾。制定和颁布一部好的法律固然重要，而真正有效地、全面准确地实施业已生效的法律，更属要端！为使众多的法律为人们所知悉、理解，成为个人、企业和国家机关的行为规范，法制宣传任重而道远。

我一向认为，中国法学不仅要有“阳春白雪”，而且还需要“下里巴人”。创造性的法学研究对中国法学的成长无疑是至关重要的，但实用法学同样不可或缺，因为法学本质上是一门实用科学，法律的每一个规范都来源于社会生活并服务于社会。中国工商出版社向以繁荣法学研究、服务法律实践为己任，在不断推出理论新著的基础上，以罕见的勇气和远见，约请全国人民代表大会常务委员会、最高人民法院、最高人民检察院、中国政法大学、中国人民大学、北京大学、清华大学等单位的专家、学者共同编撰了这套《法律实务与案例评析丛书》，将法律从庙堂之上、从象牙塔之顶搬下来，形成

一种“大众法学”，形成一种“活生生的法学”、“有血有肉的法学”、“栩栩如生的法学”。本套丛书卷帙浩繁，凡百余册，涵摄社会经济生活中常用的近百部法律、行政法规。

本套丛书中各册均包括法律实务与案例评析两大部分，以最新的法律、行政法规、行政规章、司法解释、行政解释以及我国参加的国际公约（如WTO相关协定）为基础，用平实的语言对该部门法在司法实务、行政执法实务的主要问题作了介绍，并精选典型案例，从案情与审判、法律问题、问题解说的角度作了评析。本套丛书除了关注实务，具有很强的针对性和可操作性之外，对有关疑难问题也作了相当的理论探讨，其中不乏灼见。我确信，本套丛书的出版，对于促进国家机关依法行使职权，提高司法、行政执法工作者的理论素养和实务水平，增强个人、企业依法维护自身合法权益的自觉性，都会有所裨益。

2002年8月

目 录 (上)

合同关系及其法律调整

核心提示	(1)
□ 什么是合同?	(1)
□ 什么是合同关系?	(2)
□ 哪些合同关系适用《合同法》?	(3)
□ 我国《合同法》确认的合同种类有哪些?	(4)
□ 政府机关参与的合同是否适用《合同法》?	(6)
□ 什么是身份关系? 身份关系是否适用《合同法》 调整?	(7)
□ 遗赠扶养协议是否适用《合同法》调整?	(7)
□ 夫妻财产约定是否适用《合同法》调整?	(7)
□ 收养协议是否适用《合同法》调整?	(8)
□ 法人、其他组织内部管理关系是否适用《合同 法》调整?	(9)
□ 劳动合同是否适用《合同法》调整?	(9)
□ 土地使用权出让合同是否适用《合同法》调整?	(10)
□ 农村土地承包合同是否适用《合同法》调整?	(12)
□ 企业承包、租赁经营合同是否适用《合同法》调 整?	(14)
□ 我国调整合同关系的法律规范有哪些?	(15)

- 合同法律适用的基本规则有哪些? (17)
- 合同法分则没有规定的合同如何适用法律? (19)
- 涉外合同如何适用法律? (20)
- 适用法律时如何把握合同法总则与分则的关系?
..... (22)
- 合同法的基本原则在合同法律适用中有什么作
用? (22)
- 我国《合同法》规定的基本原则有哪些? (23)
- 适用《合同法》时如何把握合同法的时间效力?
..... (25)

合同的订立

- 核心提示 (27)

合同成立的时间和地点

- 哪些人可以订立合同? (27)
- 如何委托他人代订合同? (30)
- 什么是合同的成立? 它与合同的有效有何区别?
..... (32)
- 合同达到哪些条件才算成立? (33)
- 合同成立有什么意义? (34)
- 合同成立的时间如何断定? (35)
- 当事人在合同书上签字或者盖章对合同的成立
有何作用? (36)
- 当事人一方在合同书上签字或者盖章, 而对方
当事人未签字或者盖章的, 应如何处理? (37)
- 不具有法人资格的分支机构签订合同并在合同
上加盖分支机构的印章的, 应如何处理? (38)

- 当事人借用公章、合同专用章与他人订立合同的, 应如何处理? (39)
- 法人职员擅自加盖法人印章以法人名义签订合同的, 应如何处理? (39)
- 法律、行政法规规定或者当事人约定采用书面形式订立合同, 当事人未采用书面形式, 但一方已经履行主要义务而对方接受的, 该合同是否成立? (41)
- 采用书面形式订立合同, 在签字或者盖章之前, 当事人一方已经履行主要义务, 对方接受的, 该合同是否成立? (42)
- 合同成立的地点如何断定? (43)
- 合同不成立产生怎样的法律后果? (44)

合同的形式与内容

- 什么是合同的形式? (44)
- 合同的形式是否是合同的生效要件? (45)
- 什么是口头形式的合同? (46)
- 什么是书面形式的合同? (46)
- 书面形式的合同有哪几种? (47)
- 合同的公证、鉴证、登记、批准是否属于合同的书面形式? (48)
- 在什么情况下合同应当采用书面形式? (49)
- 合同除了采用口头形式和书面形式之外还可以采用什么其他形式? (50)
- 合同一般包括哪些内容? (50)
- 《合同法》第 12 条规定的合同条款有何意义? (53)

合同订立的程序

- 订立合同应履行哪些程序? (54)
- 什么是要约? 哪些意思表示构成要约? (56)
- 什么是要约邀请? 它与要约在效力上有何区别?
..... (57)
- 如何区分要约和要约邀请? (58)
- 哪些意思表示是要约邀请? (60)
- 已明确表示与报价最低者订立合同的招标公告
是要约还是要约邀请? (61)
- 要约在什么时候生效? (63)
- 要约对要约人和受要约人有何效力? (64)
- 要约在什么期间内有效? (64)
- 什么是要约的撤回? (65)
- 什么是要约的撤销? (66)
- 哪些要约不可撤销? (66)
- 要约的撤回与要约的撤销有何区别? (67)
- 要约在何时失效? (68)
- 什么是承诺? 哪些意思表示构成承诺? (69)
- 承诺期限应如何计算? (71)
- 受要约人超过承诺期限发出承诺的, 发生什么
后果? (71)
- 受要约人在承诺期限内发出承诺, 但承诺迟到
的, 发生什么后果? (72)
- 如何区分承诺对要约内容的实质性变更与非实
质性变更? (72)
- 承诺应采取什么方式? (73)
- 承诺于何时生效? (75)
- 承诺是否可以撤回? (76)

□ 指令性任务合同如何订立?	(77)
----------------------	------

格式条款

□ 什么是格式条款? 如何判断某一条款就是格式条款?	(78)
□ 格式条款提供者应履行哪些义务?	(79)
□ 哪些格式条款无效?	(80)
□ 对格式条款进行解释应遵循什么原则?	(81)
□ 非格式条款与格式条款不一致时应如何处理?	(83)

缔约过失责任

□ 什么是缔约过失责任? 它与违约责任有何区别?	(83)
□ 什么是先合同义务?	(85)
□ 怎样才能构成缔约过失责任?	(86)
□ 在什么情况下当事人应当承担缔约过失责任?	(87)
□ 缔约过失责任的赔偿范围包括哪些?	(89)

合同的效力

核心提示	(92)
------------	------

合同的生效

□ 我国《合同法》规定的效力类型有哪几种?	(92)
□ 合同的生效应满足哪些条件?	(93)
□ 合同自何时起生效?	(95)
□ 法定审批或登记手续对合同效力有何影响?	(96)

- 附条件、附期限合同自何时起生效? (97)

合同的效力待定

- 什么是效力待定合同? (98)
- 限制民事行为能力人订立的合同的效力如何认定? (99)
- 因无权代理订立的合同的效力如何认定? (102)
- 行为人没有代理权、超越代理权或者代理权终止后的被代理人名义订立合同, 相对人有理由相信行为人有代理权的, 该合同的效力如何认定? (103)
- 表见代理有哪几种类型? (104)
- 表见代理产生什么法律后果? (105)
- 表见代理情况下, 相对人是否享有撤销权? (106)
- 法人或其他组织超越经营范围订立的合同的效力如何认定? (107)
- 法人或其他组织的法定代表人、负责人超越权限订立的合同效力如何认定? (108)
- 什么是无权处分行为? (110)
- 无权处分权人订立的合同的效力如何认定? (111)
- 企业法定代表人变动后、工商变更登记手续办妥前, 原法定代表人和新法定代表人代表企业签订的合同的效力如何认定? (114)

合同的无效

- 哪些合同无效? (115)
- 审判实践中如何认定损害社会公共利益合同? (117)
- 审判实践中如何认定违反法律、行政法规的强

制性规定的合同?	(118)
□ 村民委员会违反民主议定原则对外签订的合同 是否有效?	(119)
□ 什么是免责条款?	(121)
□ 哪些免责条款无效?	(122)
□ 《合同法》关于无效合同的规定对司法实践可 能造成什么影响?	(123)
□ 什么是部分无效合同?	(124)
□ 无效合同的诉讼时效如何计算?	(126)

合同的可撤销和可变更

□ 因欺诈和胁迫订立的合同的效力如何认定?	(127)
□ 如何认定合同订立过程中的欺诈?	(129)
□ 如何认定合同订立过程中的胁迫?	(131)
□ 什么是可撤销的合同?	(132)
□ 如何认定因重大误解订立的合同?	(133)
□ 如何认定显失公平的合同?	(135)
□ 如何认定因乘人之危而订立的合同?	(136)
□ 对于可撤销合同如何撤销?	(137)
□ 撤销权在什么情形下消灭?	(138)

合同被确认无效或被撤销后的法律后果

□ 无效合同或被撤销合同自何时起丧失法律约束 力?	(139)
□ 如果合同中约定有仲裁条款、管辖法院条款等 争议解决条款, 合同无效、被撤销或者终止的, 对之有何影响?	(139)
□ 合同被确认无效或者被撤销后如何返还财产?	(140)

- 合同被确认无效或者被撤销后如何折价补偿?
..... (141)
- 合同被确认无效或者被撤销后如何赔偿损失?
..... (142)
- 对于恶意串通订立的合同如何处理? (143)
- 人民法院在确定无效合同或被撤销合同的法律
后果时应当注意什么问题? (144)

合同的履行

- 核心提示..... (145)

合同的全面履行

- 什么是合同的履行? (145)
- 合同的全面履行应达到什么要求? (146)
- 什么是合同履行中的附随义务? (148)
- 合同履行中的附随义务包括哪些内容? (149)

合同条款约定不明时的履行

- 合同条款约定不明的,在履行时应如何补救?
..... (150)
- 合同的质量条款约定不明确时应如何履行? (152)
- 合同的价款或者报酬条款约定不明确时应如何
履行? (153)
- 合同的履行地点约定不明确时应如何履行? (155)
- 合同的履行期限约定不明确时应如何履行? (155)
- 合同的履行方式约定不明确时应如何履行? (156)
- 合同的履行费用负担约定不明确时应如何履行?
..... (156)

向第三人履行与由第三人代为履行

- 对于哪些合同债务人可向第三人履行? (157)
- 债务人向第三人履行合同后产生什么后果? (158)
- 哪些合同可以由第三人代为履行? (159)
- 第三人代为履行合同后产生什么后果? (160)

合同履行中的特殊情形

- 合同履行过程中价格发生变化的, 应如何处理?
..... (160)
- 债权人发生分立、合并或者变更住所时债务人
应如何履行合同? (162)
- 是否可以提前履行合同? (163)
- 是否可以部分履行合同? (164)
- 当事人姓名、名称的变更或者法定代表人、负
责人、承办人的变动对合同的履行有何影响?
..... (165)

合同履行中的抗辩权

- 什么是双务合同履行中的抗辩权? (166)
- 什么是同时履行抗辩权? 在什么情况下可以行
使同时履行抗辩权? (166)
- 迟延履行时是否可以适用同时履行抗辩权? (169)
- 对于被告可以行使同时履行抗辩权的案件, 法
院应该如何处理? (170)
- 什么是后履行抗辩权? 在什么情况下可以行使
后履行抗辩权? (171)
- 行使后履行抗辩权应注意什么问题? (172)
- 什么是不安抗辩权? 适用不安抗辩权的前提有

- 哪些? (173)
- 在什么情况下可以适用不安抗辩权? (175)
- 行使不安抗辩权时应注意什么问题? (176)

债权人的代位权与撤销权

- 什么是债权人的代位权? (177)
- 行使代位权应符合哪些条件? (179)
- 未经法院或仲裁机构的生效法律文书确认的债权能否产生代位权? (181)
- 债权人对债务人的债权尚未到期, 债务人对次债务人的债权的时效即将届满, 债权人能否行使代位权? (182)
- 有抵押、质押担保的债权, 债权人能否行使代位权? (183)
- 债权人如何行使代位权? (184)
- 债务人应以何种身份参加代位权诉讼? (185)
- 代位权的行使产生什么法律后果? (186)
- 什么是债权人的撤销权? (187)
- 债权人的撤销权与可撤销合同中当事人享有的撤销权有何关系? (188)
- 债权人在什么情形下可以行使撤销权? (188)
- 谁有权行使撤销权? (190)
- 撤销权应以什么方式行使? (191)
- 撤销权应在何期限内行使? (191)
- 债权人行使撤销权后产生什么后果? (192)

合同的变更和转让

- 核心提示 (194)

合同的变更

- 什么是合同的变更? (194)
- 合同的变更应满足哪些条件? (195)
- 合同变更的程序和形式是怎样的? (197)
- 合同的变更产生怎样的法律后果? (198)
- 变更合同的约定内容部分不明确的, 应如何处
理? (199)

合同的转让

- 什么是合同的转让? (199)
- 合同权利的转让应满足哪些条件? (200)
- 哪些合同权利不允许转让? (201)
- 合同权利转让应履行什么手续? (204)
- 合同权利转让后产生什么后果? (205)
- 合同权利转让后向新的债权人履行债务增加的
费用由谁承担? (207)
- 合同权利转让后诉讼时效如何计算? (208)
- 什么是合同义务的转移? 它与第三人代为履行
合同有何区别? (209)
- 合同义务如何全部转移? (210)
- 什么是合同义务的部分转移? (211)
- 合同义务转移应履行什么手续? (211)
- 合同义务转移后产生什么后果? (212)
- 什么是合同权利义务的概括移转? (213)
- 什么是合同承受? (214)
- 法人或者其他组织合并和分立后, 其债权债务
关系如何处理? (215)