

● 编委会主任：马 原 李国光

主编：曹守晔 孔祥俊 高圣平

合同管理及诉讼理论与实务

合同总论卷



人民法院出版社

合同管理及诉讼理论与实务丛书

编委会主任 马 原 李国光

合同管理及诉讼理论与实务

合同总论卷

主 编 曹守晔 孔祥俊 高圣平
副主编 黄 富 赫荣贵
于守华 都兴强

人 民 法 院 出 版 社

责任编辑 辛 言 高 明
技术编辑 辛 叶 金 凤 刘 璐
封面设计 秋一夫

合同管理及诉讼理论与实务丛书

编委会主任/马 原 李国光

合同管理及诉讼理论与实务·合同总论卷

主 编/曹守晔 孔祥俊 高圣平

出版发行/最高人民法院出版社

社址/北京市东单民巷27号(最高人民法院机关大院)

邮编/100745 电话/65136851 65299981 65134290

开户银行/中国工商银行北京王府井分理处

开户名称/人民法院出版社 帐号/046061--68

(通过本社邮局另加15%邮费)

经销/各地新华书店和其他书店 印刷/保定市文化彩印厂

开本/850×1168毫米 大32 印张/111 字数/2784千

版本/1997年8月第1版 印次/1997年8月第1次

印数/0001-6000 书号/ISBN7-80056-492-4/D·564

总定价(全六卷)/177.00元 本卷价/29.00元

版权所有 侵权必究

合同管理及诉讼理论与实务丛书编辑委员会

编委会主任

- 马 原 中华人民共和国最高人民法院原副院长、中国法官协会常务副会长、中国女法官协会会长
李国光 中华人民共和国最高人民法院副院长

编委会成员（以姓氏笔划为序）

- 丁巧仁 江苏省高级人民法院副院长
于世平 天津市高级人民法院副院长
于新年 最高人民法院出版社副总编辑、副编审
王世荣 山西省高级人民法院副院长
王世勋 天津市高级人民法院副院长
王学初 黑龙江省高级人民法院副院长
王建宗 山东省高级人民法院副院长
毛善刚 湖南省高级人民法院副院长
孔祥俊 国家工商行政管理局、民商法学博士后
方 向 司法部司法研究所副所长
马景泗 山东省泰安市中级人民法院副院长
马健华 吉林省吉林市中级人民法院院长
邓基联 广东省高级人民法院副院长
邓自强 广东省佛山市中级人民法院院长
田景春 吉林省高级人民法院副院长
包志荣 福建省高级人民法院副院长
冉茂元 贵州省高级人民法院副院长

- 孙小虹 云南省昆明市中级人民法院院长
朱伯华 江苏省南京市雨花台区人民法院院长
朱孝池 安徽省高级人民法院研究室主任
牟传琳 山东省烟台市律师事务所、国家一级律师
华义明 山东省威海市中级人民法院院长
任群先 山东省青岛市中级人民法院院长
纪 敏 最高人民法院告诉申诉庭副庭长
刘俊海 中国社会科学院法学研究所、民商法学博士
刘贵明 中国律师杂志总编辑
刘广明 辽宁省高级人民法院副院长
刘志新 最高人民法院经济审判庭副庭长
刘瑞川 河北省高级人民法院副院长
刘昭波 广西桂林嘉诚律师事务所主任
安秀莲 广西壮族自治区高级人民法院副院长
毕志强 海南省高级人民法院副院长
闫惠涛 山东省高级人民法院副院长
许亚非 湖北省高级人民法院副院长
吴合振 河南省高级人民法院副院长
吴家友 湖北省高级人民法院副院长
张子祥 河南省高级人民法院副院长
张进先 上海海事法院院长
张居胜 福建省高级人民法院副院长
张建魁 四川省高级人民法院副院长
张新民 吉林省长春市中级人民法院院长
李明良 中国人民大学法学院民商法学博士
李国荣 国荣律师事务所主任、中国政法大学罗马法研究中心客座研究员

- 李炳余 广东省高级人民法院副院长
李永泰 黑龙江省鸡西市中级人民法院院长
李 凡 最高人民法院民事审判庭副庭长
李 克 北京市海淀区人民法院院长
李德蓉 山东省高级人民法院副院长
陈锡可 广东省湛江市中级人民法院副院长
陈 江 新疆维吾尔自治区高级人民法院副院长
陈 旭 上海市高级人民法院副院长
余云康 安徽省高级人民法院副院长
肖 声 辽宁省高级人民法院副院长
何 山 全国人大常委会法工委副局级巡视员
闵治奎 最高人民法院出版社副社长、副编审
邹梅清 山东省烟台市中级人民法院院长
邵文虹 最高人民法院研究室副主任
苏泽林 四川省成都市中级人民法院院长
杨亚平 最高人民法院出版社副社长
杨治平 陕西省高级人民法院副院长
杨金琪 最高人民法院知识产权审判庭副庭长
郑臣镇 江西省高级人民法院副院长
郑 刚 北京市朝阳区人民法院院长
罗正保 湖北省十堰市中级人民法院院长
金秀馥 甘肃省高级人民法院副院长
尚 云 江苏省淮阴市中级人民法院院长
周玉华 山东省济南市中级人民法院院长
周敦扣 湖南省高级人民法院副院长
周智勇 北京市高级人民法院副院长
周德音 江苏省连云港市中级人民法院院长

- 钟佩娟 海东律师事务所主任律师
- 柳福华 最高人民法院《人民司法》编辑部副主任、副编审
- 柯昌信 湖北省武汉市中级人民法院副院长
- 姚静轩 海南省高级人民法院副院长
- 施 文 海口海事法院院长
- 高圣平 中国煤炭进出口总公司法律事务部、民商法学硕士
- 郭星亚 深圳市星辰律师事务所主任、国家一级律师
- 徐 明 宁夏回族自治区高级人民法院副院长
- 奚晓明 最高人民法院经济审判庭副庭长
- 曹守晔 最高人民法院研究室民经处处长
- 宿 迟 北京市第一中级人民法院副院长
- 葛行军 最高人民法院执行办公室副主任
- 傅长禄 上海市高级人民法院副院长
- 程茂仁 山东省潍坊市中级人民法院院长
- 崔正军 湖北省武汉市中级人民法院副院长
- 童兆洪 浙江省高级人民法院副院长
- 惠熙荃 上海市高级人民法院副院长
- 谢朝华 北京市谢朝华律师事务所主任、法学博士
- 焦国群 天津市河西区人民法院院长
- 彭仕翔 深圳市中级人民法院房地产审判庭庭长
- 彭庆文 山东省济宁市中级人民法院院长
- 蒋志培 最高人民法院知识产权审判庭副庭长
- 蔡 晖 福建省三明市中级人民法院副院长
- 裴洪泉 广东省深圳市中级人民法院破产审判庭庭长
- 薛尚恩 天津市高级人民法院副院长
- 戴志强 黑龙江省高级人民法院副院长
- 魏进发 吉林省高级人民法院副院长

本书主编

曹守晔 最高人民法院研究室民经处处长

孔祥俊 国家工商行政管理局公平交易局、民商法学博士
后

高圣平 中国煤炭工业进出口总公司法律部、法学硕士

前 言

在市场经济体制下，合同是经济运行的主要手段，市场经济的各个生产要素之间均需要以合同来维系，所以在相当的程度上，市场经济可以被称为是合同经济。合同在经济生活中如此重要的地位构成了立法者对其进行法律规范的重要理由，因此在法学领域，合同法是民商法的重要组成部分。

我国合同立法是在改革开放取得了初步成就之后逐渐开展起来的，在由计划经济向有计划的商品经济体制的转轨途中，新中国第一部《经济合同法》于 1981 年诞生。随着改革开放的不断深入，合同立法也不断跟进：1985 年公布了《涉外经济合同法》，1987 年又制订了《技术合同法》，1993 年 9 月 2 日八届人大三次会议又对《经济合同法》进行了修正。因此，我国的合同法体系形成了“三足鼎立”的模式，即不同的合同主体分别由不同的合同法予以规制。

由此可知，我国现行的合同法律体系呈现出复杂化形态。其复杂性不仅表现在不同的合同主体由不同的合同法予以规制，还表现在：司法审判过程中关于合同案件的审判有若干司法解释（如“最高人民法院关于贯彻执行《经济合同法》若干问题的意见”及其“关于适用《涉外经济合同法》若干问题的解答”等），合同管理过程中有若干行政规定（如“国家工商行政管理局《关于确认和处理无效经济合同的暂行规定》”等）并且国家有若干行政立法（如国务院发布的“工矿产品购销合同条例”，“农副产品

购销合同条例”、“加工承揽合同条例”、“借款合同条例”、“财产保险合同条例”等)。显然,这种状态为广大经济工作者及法学工作者对合同法的系统理解和执行增加了难度。

因此,全国人大常委会办公厅、最高人民法院有关庭室、国务院法制局、国家工商行政管理局、中国人民大学、北京大学、中国政法大学、部分地方法院等有关专家们,共同撰写了“合同管理及诉讼理论与实务”、“民事合同理论与实务”、“经济合同理论与实务”、“知识产权合同理论与实务”、“金融合同理论与实务”、“涉外合同理论与实务”系列丛书,力图将多年来合同法的理论研究成果与合同实务、司法实践相结合,为广大读者提供一套涵盖各类合同的理论性与可操作性均较强的业务工具书。

《合同管理及诉讼理论与实务丛书》包括合同总论、经济合同管理、行政合同、合同陷阱与防范、合同纠纷的处理、示范合同等六卷。各卷相对独立、自成体系,但相互之间又有一定的内在联系。

《合同管理及诉讼理论与实务·合同总论卷》为本丛书之一。它依据我国现行有效的法律、法规、规章及有关司法解释,对合同的订立、效力、履行、担保、变更与解除、违反合同的责任、合同纠纷的处理作了全面、系统、深入的论述。

本书适合广大党政干部、司法人员、企事业单位经营管理人员、律师及院校师生阅读和使用。由于我们水平有限,书中不可避免地存在着不当之处,欢迎读者批评指正。

《合同管理及诉讼理论与实务丛书》编委会

一九九七年七月

合同管理及诉讼理论与实务

- 合同总论卷
- 经济合同管理卷
- 行政合同卷
- 合同陷阱与防范卷
- 合同纠纷的处理卷
- 示范合同卷

ISBN 7-80056-492-4



9 787800 564925 >

ISBN7-80056-492-4/D · 564

(全六卷) 定价: 177.00元

本卷: 29.00元

目 录

第一章 合同与合同法概述	(1)
第一节 合同.....	(1)
一、合同的涵义.....	(2)
二、合同的分类.....	(4)
第二节 合同法.....	(6)
一、我国合同法体系.....	(7)
二、合同法的基本原则	(11)
第二章 合同的订立	(15)
第一节 订立合同的主体	(15)
一、自然人(公民)	(17)
二、法人	(20)
三、其他经济组织	(24)
第二节 订立合同的程序	(24)
一、要约	(25)
二、承诺	(32)
三、合同订立的其他方式	(36)
第三节 合同的主要条款	(37)
一、标的	(38)
二、数量和质量	(39)
三、价款或者酬金	(42)

四、履行的期限、地点和方式	(43)
五、违约责任	(45)
第四节 合同的形式	(46)
一、口头形式	(47)
二、书面形式	(48)
三、公证形式	(50)
四、鉴证形式	(52)
五、批准形式	(53)
六、登记形式	(54)
第五节 合同订立中的代理	(54)
一、代理概述	(59)
二、代理订立合同的若干问题	(61)
 第三章 合同签订指南	(68)
第一节 签约前的充分准备	(69)
一、进行合同项目的可行性研究	(70)
二、审查对方的签约资格	(77)
三、审查对方的资信和履约能力	(81)
第二节 合同谈判的策略	(82)
一、做好谈判前的准备工作	(83)
二、进行合同谈判的要领和技巧	(86)
三、制作与谈判有关的文书	(90)
第三节 合同主要条款的议定	(92)
一、订立合同主要条款的基本要求	(94)
二、如何议定合同的主要条款	(96)
三、合同的签字盖章及有关手续	(109)
第四节 标准合同文本	(112)

第四章 合同的效力	(227)
第一节 合同的生效.....	(227)
第二节 合同的可撤销.....	(233)
一、重大误解的合同.....	(233)
二、显失公平的合同.....	(235)
三、合同的撤销.....	(236)
第三节 合同的无效.....	(238)
一、合同无效的一般原因.....	(238)
二、经济合同无效的特殊原因.....	(244)
三、技术合同无效的特殊原因.....	(249)
第四节 合同被确认无效或被撤销后的处理.....	(252)
一、返还财产.....	(252)
二、赔偿损失.....	(254)
三、追缴财产.....	(255)
四、应注意的几个问题.....	(255)
 第五章 合同的履行	(257)
第一节 合同履行的基本原则.....	(258)
一、全面履行原则.....	(260)
二、实际履行原则.....	(265)
三、诚实信用原则和协作履行原则.....	(269)
四、效益履行原则.....	(272)
第二节 合同的履行程序.....	(273)
一、交付.....	(274)
二、验收.....	(275)
三、结算.....	(278)

第三节 合同条款不明时的履行·····	(282)
第四节 双务合同履行的特殊问题·····	(287)
一、同时履行抗辩权·····	(288)
二、不安抗辩权·····	(291)
第六章 合同的担保 ·····	(294)
第一节 保证·····	(295)
一、保证和保证人·····	(296)
二、保证合同和保证方式·····	(299)
三、保证责任·····	(304)
第二节 抵押·····	(309)
一、抵押和抵押物·····	(310)
二、抵押合同和抵押物登记·····	(313)
三、抵押的效力·····	(315)
四、抵押权的实现·····	(319)
五、最高额抵押·····	(321)
第三节 质押·····	(322)
一、动产质押·····	(323)
二、权利质押·····	(327)
第四节 留置·····	(333)
一、留置和留置权·····	(333)
二、留置权人的权利和义务·····	(335)
三、留置权的消灭·····	(335)
第五节 定金·····	(336)
一、定金及其作用·····	(337)
二、定金合同·····	(338)
三、定金的数额·····	(339)

第六节 担保合同无效的认定和处理·····	(339)
一、担保合同无效的认定·····	(340)
二、担保合同无效的处理·····	(341)
第七章 合同的变更与解除·····	(343)
第一节 合同变更或解除的事由·····	(346)
一、允许合同变更或解除的法定事由·····	(350)
二、不允许合同变更或解除的法定事由·····	(364)
第二节 合同变更或解除的程序·····	(367)
一、双方协议变更或解除合同程序·····	(368)
二、当事人单方解除合同的程序·····	(372)
三、裁判变更或解除合同的程序·····	(374)
四、当事人双方通过合同约定解除程序·····	(375)
第三节 合同变更或解除的法律后果·····	(376)
一、原合同不再履行·····	(377)
二、根据变更、解除合同的法律责任确定赔偿损失·····	(377)
第四节 合同的转让·····	(382)
一、合同转让的条件·····	(383)
二、合同转让的程序·····	(387)
三、合同转让的法律后果·····	(387)
第八章 违反合同的责任·····	(389)
第一节 概述·····	(389)
第二节 违约责任的认定·····	(390)
一、存在违约事实·····	(390)
二、当事人有过错·····	(393)
三、当事人的过错与违约事实之间有因果关系·····	(394)

第三节 承担违约责任的方式·····	(395)
一、赔偿损失·····	(396)
二、支付违约金·····	(397)
三、继续履行·····	(400)
四、解除合同·····	(401)
五、定金·····	(402)
第四节 违约责任的免除·····	(403)
 第九章 合同争议的处理·····	(410)
第一节 合同纠纷的协商解决·····	(412)
一、合同纠纷协商解决的原则·····	(413)
二、合同纠纷协商解决的程序·····	(415)
三、合同纠纷协商解决应注意的问题·····	(416)
第二节 合同纠纷的调解解决·····	(418)
一、合同纠纷调解解决的原则·····	(421)
二、调解解决合同纠纷的种类·····	(422)
第三节 合同纠纷的仲裁解决·····	(430)
一、国内经济合同仲裁·····	(431)
二、国内技术合同仲裁·····	(440)
三、涉外经济合同仲裁·····	(441)
第四节 合同纠纷的诉讼解决·····	(446)
一、合同纠纷诉讼解决的原则·····	(447)
二、合同纠纷的诉讼管辖·····	(448)
三、审理合同纠纷案件的程序·····	(450)
四、执行·····	(453)
 第十章 合同总论相关法律规范·····	(454)