

新合同法

理解 适用 全书

中国物资出版社

新合同法 理解适用全书

(第二卷)

主编 田水正

中国物资出版社

目 录

第一篇 中华人民共和国合同法

第二篇 法条释义

第三篇 理解适用

总 则

第一章 一般规定	(447)
一、合同的概念与特征	(447)
(一) 合同的概念	(447)
(二) 合同的特征	(447)
二、合同的分类	(449)
(一) 双务合同和单务合同	(449)
(二) 有偿合同和无偿合同	(449)
(三) 有名合同和无名合同	(450)
(四) 诺成合同和实践合同	(450)
(五) 要式合同和不要式合同	(450)
(六) 主合同和从合同	(451)
三、合同法的目标	(451)

(一) 保护合同当事人的合法权益	(451)
(二) 维护交易秩序	(452)
(三) 增进社会经济效益	(453)
四、合同的主体	(454)
(一) 法人	(454)
(二) 其他组织	(455)
(三) 自然人	(456)
五、合同法的法律渊源	(457)
(一) 宪法	(457)
(二) 民法通则	(457)
(三) 合同法规	(458)
(四) 地方性合同法规	(458)
(五) 最高人民法院关于合同的司法解释	(458)
(六) 中国缔结、参加或承认的国际条约和国际惯例	(459)
六、合同法的基本原则	(459)
(一) 合同自由原则	(459)
(二) 公平原则	(460)
(三) 当事人地位平等原则	(461)
(四) 诚实信用原则	(462)
第二章 合同的订立	(464)
一、合同订立的概念	(464)
二、订立合同的基本要求	(465)
(一) 依法订立合同的基本要求	(465)
(二) 代订合同应具备的条件	(467)
三、合同的形式	(468)
(一) 我国法律对合同形式的规定	(468)
(二) 合同的法定形式、约定形式及二者区别	(468)
(三) 实践中常用的合同形式	(469)
四、合同的内容	(472)
(一) 合同的一般条款	(472)
(二) 合同的主要条款	(472)
五、合同的订立程序	(474)
(一) 要约	(474)

(二) 承诺	(480)
六、合同的成立	(482)
(一) 合同成立的必备要件	(482)
(二) 合同成立的时间和地点	(482)
七、格式合同的订立	(483)
(一) 格式合同的概念和特征	(483)
(二) 格式合同的主要适用范围	(484)
(三) 国家对格式合同的干预	(485)
(四) 当事人订立格式合同时的特别责任	(486)
(五) 格式合同的无效和解释	(487)
八、当事人在订立合同中的损害赔偿责任	(488)
(一) 严重违反诚实信用原则的损害赔偿责任	(488)
(二) 严重不遵守商业秘密的损害赔偿责任	(489)
九、司法实践中有关合同订立的问题	(490)
(一) 订立合同过程中要约失效的原因问题	(490)
(二) 承诺成立条件的认定问题	(490)
(三) 承诺效力的认定问题	(491)
(四) 对必要条款表述不一致的合同的认定问题	(491)
(五) 应当采用书面形式而采用了口头形式的合同的处理问题	(492)
第三章 合同的效力	(493)
一、合同生效	(493)
(一) 合同生效的含义	(493)
(二) 合同生效的必备条件	(493)
(三) 合同生效的时间	(496)
二、合同的效力	(498)
(一) 合同效力的含义	(498)
(二) 合同效力的范围	(499)
(三) 合同效力与法律效力、法律约束力的区别	(500)
三、违反生效要件的合同	(501)
(一) 违反生效要件的合同分类	(501)
(二) 不合法定或约定形式要求的合同效力问题	(502)
四、效力待定的合同	(503)

(一) 效力待定合同的含义	(503)
(二) 效力待定合同几种情况	(504)
五、合同的无效	(510)
(一) 合同无效的含义	(510)
(二) 合同无效的几种主要情况	(512)
(三) 负责条款的无效	(513)
(四) 主张合同无效的主体	(514)
(五) 对合同的无效进行确认时应注意的问题	(514)
六、合同的可撤销	(515)
(一) 可撤销合同的概念和特征	(515)
(二) 可撤销合同的范围	(516)
(三) 重大误解的合同	(516)
(四) 显失公平的合同	(521)
(五) 合同欺诈	(525)
(六) 胁迫的合同	(533)
(七) 乘人之危的合同	(535)
(八) 可撤销合同与无效合同的区别	(537)
(九) 可撤销合同与效力未定合同的区别	(538)
(十) 撤销权的行使	(538)
七、合同被确认为无效或可撤销后的法律后果	(539)
(一) 返还财产	(539)
(二) 赔偿损失	(539)
(三) 收归国有或返还集体、第三人	(539)
八、司法实践中有关合同效力的问题	(541)
(一) 不真实意思表示的审查问题	(541)
(二) 无效合同与可撤销合同的区分问题	(541)
(三) 无效合同实际损失的计算问题	(542)
(四) 合同无效与合同不成立的区分问题	(542)
(五) 追缴财产的范围的确定问题	(543)
(六) 无效合同纠纷中追缴财产与收缴财产的区分问题	(543)
(七) 适用追缴财产的无效合同应具备的条件	(544)
(八) 以行贿手段订立的合同的效力认定问题	(544)
(九) 法人内部单位签订的合同的效力认定问题	(545)

(十) 越权代理所签合同的有关问题	(545)
第四章 合同的履行	(547)
一、合同履行的含义	(547)
二、合同履行的基本原则	(547)
(一) 实际履行的原则	(547)
(二) 全面履行的原则	(548)
(三) 协作履行原则	(549)
(四) 诚实信用原则	(550)
(五) 情势变更原则	(551)
三、合同条款不明时的履行	(552)
(一) 按补充协议履行	(553)
(二) 按合同有关条款或者交易习惯履行	(553)
(三) 按法定办法履行	(554)
四、价格变动时的履行	(555)
五、第三人的履行	(556)
(一) 第三人代为受领	(556)
(二) 第三人代为履行	(558)
六、双务合同履行的抗辩权	(561)
(一) 同时履行抗辩权	(561)
(二) 先后履行抗辩权	(565)
(三) 不安抗辩权	(566)
七、合同债权的保全	(569)
(一) 合同债权保全制度概述	(569)
(二) 债权人的代位权	(574)
(三) 债权人的撤销权	(578)
八、对合同履行的其他规定	(585)
(一) 债权人分立、合并或变更住所时的履行	(585)
(二) 提前履行	(586)
(三) 部分履行	(586)
(四) 当事人姓名或名称变更时的履行	(587)
九、司法实践中有关合同履行的问题	(587)
(一) 同时履行抗辩权的适用条件	(587)
(二) 不宜行使同时履行抗辩权的几种情况	(587)

第五章 合同的变更和转让 (593)

(三) 合同转让与合同变更的区分问题 (616)

(四) 合同转让与合同转包的区分问题	(616)
第六章 合同的权利义务终止	(617)
一、合同的权利义务终止	(617)
(一) 合同的权利义务终止的概念	(617)
(二) 合同的权利义务终止和相关概念的区别	(617)
(三) 合同的权利义务终止的原因	(618)
(四) 抵销	(619)
(五) 提存	(622)
(六) 免除	(624)
(七) 混同	(625)
(八) 合同的权利义务终止后应当注意的有关事项	(626)
二、合同的解除	(627)
(一) 合同解除的概念和特征	(627)
(二) 合同解除与相关概念的区别	(628)
(三) 合同解除的分类	(630)
(四) 合同解除的程序	(639)
(五) 合同解除的法律后果	(642)
第七章 违约责任	(646)
一、违约责任概述	(646)
(一) 违约责任的概念和特点	(646)
(二) 违约的表现形式	(647)
(三) 违约的原因	(650)
(四) 违约责任的构成要件	(651)
(五) 过错程度及对责任的影响	(652)
(六) 违约责任的承担原则和形式	(654)
(七) 标的质量违约的责任形式	(657)
(八) 因第三人原因而违约时的责任承担	(660)
(九) 追究违约责任时应注意的几个问题	(661)
(十) 违约责任与侵权责任的竞合	(662)
二、继续履行	(665)
(一) 继续履行概述	(665)
(二) 金钱债务的继续履行	(668)

(三) 非金钱债务的继续履行	(668)
三、违约金责任	(671)
(一) 违约金的概念和特征	(671)
(二) 当事人约定违约金和国家的干预	(673)
(三) 违约金责任的构成要件	(676)
(四) 违约金与其他违约责任形式的关系	(677)
四、违约损害赔偿	(680)
(一) 违约损害赔偿概述	(680)
(二) 违约损害赔偿的种类及其相互关系	(682)
(三) 违约损害赔偿的构成要件	(685)
(四) 赔偿的范围	(687)
(五) 违约损害赔偿的限制	(691)
(六) 损害赔偿与其他有关违约责任形式的关系	(693)
五、不可抗力的免责	(695)
(一) 负责事由概述	(695)
(二) 不可抗力的含义和范围	(696)
(三) 不可抗力的免责范围和当事人的有关义务	(699)
六、司法实践中有关违约责任的问题	(701)
(一) 合同违约纠纷案件中损失赔偿额的计算问题	(701)
(二) 无效合同当事人一方因违约而给第三方造成损失时的 赔偿问题	(701)
(三) 审判实践中的违约金适用问题	(701)
(四) 意外事故和不可抗力在导致免责上的区别	(702)
第八章 其他规定	(703)
一、合同的管理	(703)
(一) 合同管理的概念和意义	(703)
(二) 合同管理的原则	(704)
(三) 我国的合同管理体制	(706)
(四) 工商行政管理机关对合同的管理	(709)
(五) 企业对合同的管理	(716)
(六) 相关部门对合同的管理	(718)
(七) 公证机关对合同的管理	(721)
(八) 仲裁机关和人民法院对合同的管理	(724)

二、合同的解释	(724)
(一) 合同解释的含义	(724)
(二) 合同解释的原则	(724)
(三) 合同漏洞的填补	(726)
(四) 定式合同的解释方法	(727)
三、涉外合同的法律适用	(729)
(一) 涉外合同的概念和特征	(729)
(二) 涉外合同的种类	(731)
(三) 涉外合同的法律适用	(731)
(四) 涉外合同的订立	(734)
(五) 涉外合同成立的方式	(739)
(六) 涉外合同的审批和登记注册	(740)
四、合同争议的解决方式	(742)
(一) 合同争议解决方式概述	(742)
(二) 合同争议的协商解决和调解	(745)
(三) 合同争议的仲裁	(750)
(四) 合同争议的诉讼	(764)
附 合同的担保	(797)
一、合同担保的概述	(797)
(一) 合同担保的概念	(797)
(二) 合同担保的特征	(797)
(三) 合同担保的种类	(797)
(四) 担保合同	(798)
二、保证	(799)
(一) 保证的概念和特征	(799)
(二) 保证人	(800)
(三) 保证合同	(801)
(四) 保证方式	(802)
(五) 保证责任	(803)
(六) 保证人与债权人之间的关系	(809)
(七) 保证人和主债务人的关系	(809)
三、抵押	(810)
(一) 抵押的概念和特征	(810)

(二) 抵押物	(811)
(三) 抵押权	(813)
(四) 抵押合同	(814)
(五) 抵押担保的范围	(815)
(六) 抵押的效力	(816)
(七) 抵押权的实现	(820)
(八) 最高额抵押	(821)
四、质押	(822)
(一) 质押的概念和分类	(822)
(二) 质押与抵押的区别	(822)
(三) 质权的特征	(822)
(四) 质押合同	(823)
(五) 动产质押	(824)
(六) 权利质押	(827)
五、留置	(832)
(一) 留置的概念和特征	(832)
(二) 留置担保的范围	(833)
(三) 留置权和留置物	(833)
(四) 留置权成立的要件	(833)
(五) 留置权人的权利和义务	(834)
(六) 留置权的消灭	(835)
六、定金	(835)
(一) 定金的概念和特征	(835)
(二) 定金的分类	(836)
(三) 定金与其他类型担保的区别	(837)
(四) 定金合同	(838)
(五) 定金罚则与定金数额	(839)
七、涉外担保	(839)
(一) 涉外担保的概念	(839)
(二) 涉外担保的分类	(839)
(三) 对外担保中担保人的资格和条件	(841)
(四) 对外担保的报批和登记	(842)
(五) 对外担保的展期和注销	(843)

(六) 在我国实践中常用的几种担保方式	(843)
---------------------------	-------

分 则

第九章 买卖合同	(849)
一、买卖合同的定义与法律特征	(849)
(一) 买卖合同的定义	(849)
(二) 买卖合同的法律特征	(849)
二、买卖合同的分类	(850)
三、买卖合同的内容与形式	(851)
(一) 买卖合同的主要内容	(851)
(二) 买卖合同的形式	(854)
四、买卖合同当事人的义务	(855)
(一) 出卖人的义务	(855)
(二) 买受人的义务	(863)
(三) 标的物风险的转移	(864)
五、标的物交付的检验和异议通知、责任区分	(865)
(一) 检验的含义的期限	(865)
(二) 异议通知和责任区分	(866)
(三) 检验中应注意的其他事项	(868)
六、对当事人不按约定的数量交、接货的处理	(869)
(一) 对出卖人不按约定数量交付的处理	(869)
(二) 对买受人不按约定数量接收的处理	(870)
七、买卖中标的物所有权的转移	(871)
(一) 标的物所有权的概念及内容	(872)
(二) 标的物所有权转移的含义	(873)
(三) 标的物所有权转移的时间	(874)
(四) 具有知识产权内容标的物所有权的转移	(876)
(五) 标的物孳息的归属	(877)
八、主、从物和数物买卖合同的履行及解除效力	(878)
(一) 主物、从物买卖合同的履行及解除效力	(878)
(二) 数物买卖合同的履行及解除效力	(879)

九、特种买卖合同	(880)
(一) 连续买卖	(880)
(二) 分期付款	(882)
(三) 样品买卖	(883)
(四) 试用买卖	(883)
(五) 招标、投标买卖	(884)
(六) 拍卖	(886)
十、买卖合同法律规定的适用范围	(887)
十一、工矿产品购销合同	(888)
(一) 工矿产品购销合同概念和特征	(888)
(二) 工矿产品购销合同的种类	(889)
(三) 工矿产品购销合同的主要条款	(889)
(四) 工矿产品购销合同的履行	(892)
(五) 工矿产品购销合同的当事人的违约责任	(897)
十二、农副产品购销合同	(900)
(一) 农副产品购销合同的概念和特征	(900)
(二) 农副产品购销合同的种类	(902)
(三) 农副产品购销合同的主要条款	(903)
(四) 农副产品购销合同当事人的违约责任	(905)
十三、无形财产买卖合同	(908)
(一) 无形财产买卖合同概述	(908)
(二) 著作权买卖合同	(909)
(三) 商标权买卖合同	(911)
(四) 专利权买卖合同	(914)
十四、房屋买卖合同	(916)
(一) 房屋买卖合同的概念和特征	(916)
(二) 房屋买卖合同的种类	(916)
(三) 房屋买卖合同的订立	(917)
(四) 出租房屋的买卖	(919)
(五) 房屋优先购买权的种类	(919)
十五、易货合同	(920)
(一) 易货合同的概念与特征	(920)
(二) 易货合同的分类	(921)

(三) 易货合同的客体	(922)
(四) 易货合同当事人的义务	(922)
十六、国际货物买卖合同	(923)
(一) 国际货物买卖合同的概念和特征	(923)
(二) 我国国际货物买卖合同的法律依据	(925)
(三) 国际货物买卖合同的成立	(927)
(四) 国际货物买卖合同的形式和主要条款	(934)
(五) 国际货物买卖合同双方的权利与义务	(941)
第十章 供用电、水、气、热力合同	(948)
一、供用电合同的概念、特征和种类	(948)
(一) 供用电合同的概念	(948)
(二) 供用电合同的特征	(948)
(三) 供用电合同的种类	(948)
二、供用电合同的订立	(949)
(一) 供用电合同订立的原则	(949)
(二) 供用电合同的形式和内容	(949)
三、供用电合同双方的义务	(952)
(一) 供电人的义务	(952)
(二) 用电人的义务	(952)
四、供用电合同双方的违约责任	(953)
(一) 供电人的违约责任	(953)
(二) 用电人的违约责任	(953)
第十一章 赠与合同	(955)
一、赠与合同的概念与特征	(955)
(一) 赠与合同的概念	(955)
(二) 赠与合同的特征	(955)
二、赠与合同的社会意义和适用范围	(956)
三、赠与的种类	(957)
(一) 一般赠与和特种赠与	(957)
(二) 履行道德义务的赠与和非履行道德义务的赠与	(957)
(三) 口头赠与和书面赠与	(958)
(四) 现实赠与和非现实赠与	(958)

(五) 附条件赠与和无条件赠与	(958)
四、赠与合同的订、履行和违约责任	(959)
(一) 赠与合同的主体资格和形式	(959)
(二) 赠与合同的生效	(960)
(三) 赠与合同的内容	(961)
(四) 赠与合同的履行和违约责任	(962)
五、赠与合同的撤销	(964)
(一) 赠与合同的任意撤销	(964)
(二) 赠与合同的法定撤销	(965)
六、特种赠与	(967)
(一) 附义务赠与	(967)
(二) 捐赠	(969)
(三) 死因赠与	(970)
七、司法实践中有关赠与合同的问题	(970)
(一) 对无行为能力人所作的赠与合同的认定问题	(970)
(二) 对违背赠与意志的赠与合同和双方误解的赠与合同的认定问题	(970)
(三) 对非所有人或以非法所得为标的订立的赠与合同的法律效力的认定问题	(971)
(四) 对不具备特定形式产生的房屋赠与纠纷的处理问题 ...	(971)
(五) 审判实践中处理房屋赠与纠纷应注意的其他一些问题	(971)

第十二章 借款合同

一、借款合同的概念、特征和种类	(973)
(一) 借款合同的概念	(973)
(二) 借款合同的特征	(973)
(三) 借款合同的种类	(974)
二、借款合同双方应具备的条件及权利义务	(974)
(一) 借款人应具备的条件及权利义务	(974)
(二) 贷款人应具备的条件及权利义务	(976)
三、借款合同的主要条款与形式	(977)
(一) 借款合同的主要条款	(977)
(二) 借款合同的主要形式	(977)

四、借款合同的订立程序	(978)
(一) 借款人向贷款人提出贷款申请	(978)
(二) 贷款人对贷款申请的审查和批准	(978)
(三) 双方签订借款合同	(979)
五、借款合同的担保	(979)
(一) 保证	(979)
(二) 抵押	(980)
(三) 质押	(980)
六、借款合同的履行	(981)
七、借款合同双方当事人的违约责任	(982)
(一) 借款合同中借款人的违约责任	(982)
(二) 借款合同中贷款人的违约责任	(982)
八、自然人之间的借款	(982)
九、借款合同中的其它有关问题	(983)
(一) 借款合同中借款人申请借款应具备的条件	(983)
(二) 借款合同中借款人的资格	(983)
(三) 借款合同履行地的确定	(983)
(四) 借款合同中贷款人对借款人的审查事项	(983)
(五) 企业或个人欠国家银行贷款逾期两年未还的诉讼时效 问题	(984)
(六) 人民法院应否受理财政、扶贫办等非金融行政机构借款 合同纠纷案件问题	(984)
(七) 银行、信用社扣划预付货款收贷应否退还问题	(984)
(八) 借款合同中的抵押物问题	(985)
(九) 合伙型联营体和个人合伙对外债务纠纷案件审理中有关 问题	(985)
(十) 债务人在约定的期限届满后未履行债务而出具没有还款 日期的欠款条诉讼期间的计算问题	(986)
十、司法实践中有关借款合同的问题	(986)
(一) 对企业之间相互借贷的借款合同的有效性问题	(986)
(二) 银行因借款合同无效贷款资金损失, 承担经济责任 问题	(986)
(三) 在审理无效借款合同纠纷中, 追究具体责任人员的法律	