

第六卷

合同法律实务指南

合同的担保·财产租赁合同·融资租赁合同
企业承包租赁经营合同·农村承包合同·合伙联营合同
涉外合同·国际公约与惯例

● 《合同法律实务指南》编写组

人民法院出版社

合同法律实务指南

(第六卷)

- 合同的担保 · 财产租赁合同 · 融资租赁合同
- 企业承包租赁经营合同 · 农村承包合同
- 合伙联营合同 · 涉外合同 · 国际公约与惯例

《合同法律实务指南》编写组

人民法院出版社

责任编辑/辛 言 辛 文

高 风 李 婉

技术编辑/辛 叶

封面设计/秋一夫

合同法律实务指南（第六卷）

- 合同的担保·财产租赁合同·融资租赁合同
- 企业承包租赁经营合同·农村承包合同
- 合伙联营合同·涉外合同·国际公约与惯例

编写/《合同法律实务指南》编写组

出版发行/最高人民法院出版社

社址/北京市东交民巷 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

（通过本社邮购另加 15% 邮费）

经销/各地新华书店和其他书店 印刷/北京振兴印刷厂

开本/850×1168 毫米 大 32 印张/31.75 字数/797 千

版本/1997 年 2 月第 1 版 印次/1997 年 2 月第 1 次

印数/0001—7000 总定价（六卷）/260.00 元

书号/ISBN7—80056—505—x/D·577 本卷定价/48.00 元

版权所有 侵权必究

前 言

“在商业时代，财富大部是由合同构成的。”美国法学家庞德教授的这句名言道出了现代社会中的合同观念。合同与我们的现实生活息息相关，称我们这个社会是“合同社会”应不为过。

社会主义市场经济以商品交换为基本前提，是发生于特定主体之间的特定行为所构成的一种商品交换关系。就特定行为言之，它主要是指市场主体所实施的各种交易（交换或曰合同）行为。作为商品交换法律形式的合同法律制度在社会主义市场经济法律体系中居举足轻重的地位。合同法所规定的是合同当事人必须具备的法律资格，签订合同必须遵守的原则和必经的法定程序，变更或解除合同的条件和程序，行使合同权利和履行合同义务的方式，违反合同的法律责任以及受损方所获得的法律救济等。我国合同法律制度由在《中华人民共和国民事诉讼法通则》统辖下的三大合同法（《中华人民共和国合同法》、《中华人民共和国合同法》、《中华人民共和国合同法》）和大量行政法规、部门规章、司法解释所组成，已经形成了较为完备的体系。

为了帮助读者了解合同法律制度，我们以我国参加的国际公约以及现行有效的合同法律、法规、规章、司法解释等（资料收集至1996年底）为基础，以实用问答的形式全面介绍我国合同法律制度，其主要内容有：合同总论、经济合同总则、合同的担保、合同的管理、合同诉讼、合同仲裁、购销合同、消费合同、供用电合同、财产租赁合同、融资租赁合同、企业承包租赁经营

合同、农村承包合同、合伙合同、联营合同、土地使用权出让转让合同、房地产合同、加工承揽合同、建筑合同、保管合同、仓储合同、劳动合同、委托合同、经纪合同、信托合同、居间合同、演出合同、邮政合同、运输（运送）合同、知识产权合同、借款合同、借贷合同、结算合同、外汇合同、证券合同、期货合同、保险合同、金融合同、海事海商合同、涉外合同、国际公约与惯例等。全书共分六分册，分别对合同法律制度中的以上内容作了解答，希望本书对人民法院、仲裁机关审理各类合同纠纷案件，合同关系中的权利人依法保护自己的合法权益会有所帮助。书中不当之处，敬请读者斧正。

合同法律实务指南编写组

一九九七年一月

目 录

第一编 合同的担保

- 〔问 01〕 合同的担保方式有哪几种? (3)
- 〔问 02〕 担保活动应依循什么原则? (3)
- 〔问 03〕 什么是反担保? 反担保如何适用法律? (3)
- 〔问 04〕 担保合同和主合同是何种关系? (4)
- 〔问 05〕 什么是保证? (4)
- 〔问 06〕 哪些人可以作保证人? (5)
- 〔问 07〕 哪些人不能作保证人? (5)
- 〔问 08〕 同一债务有两个以上保证人的, 应如何处理?
..... (6)
- 〔问 09〕 如何订立保证合同? (6)
- 〔问 10〕 保证合同应当包括哪些内容? (7)
- 〔问 11〕 保证的方式有哪些? (7)
- 〔问 12〕 什么是一般保证? (8)
- 〔问 13〕 什么是连带责任保证? (8)
- 〔问 14〕 对保证方式没有约定或约定不明确的, 应如何
处理? (9)
- 〔问 15〕 什么是抗辩权? (9)
- 〔问 16〕 保证人如何承担保证责任? (10)
- 〔问 17〕 什么是抵押? (11)

〔问 18〕 哪些财产可供抵押？	(12)
〔问 19〕 哪些财产不得抵押？	(13)
〔问 20〕 抵押合同应当包括哪些内容？	(14)
〔问 21〕 如何办理抵押物登记？	(14)
〔问 22〕 抵押的效力如何认定？	(15)
〔问 23〕 抵押权如何实现？	(17)
〔问 24〕 什么是最高额抵押？	(18)
〔问 25〕 什么是动产质押？	(19)
〔问 26〕 质押合同应包括哪些内容？	(19)
〔问 27〕 质押的效力如何认定？	(20)
〔问 28〕 哪些权利可供质押？	(21)
〔问 29〕 权利质押的效力如何认定？	(22)
〔问 30〕 什么是留置？	(23)
〔问 31〕 什么是定金罚则？	(24)
〔问 32〕 定金合同自何时生效？	(25)
〔问 33〕 定金的数额如何约定？	(25)
〔问 34〕 什么是动产、不动产？	(25)
〔问 35〕 保证合同、抵押合同、质押合同、留置合同应 采用什么形式？	(26)
〔问 36〕 抵押物、质物、留置物折价或变卖时其价格如 何确定？	(26)
〔问 37〕 《中华人民共和国担保法》的效力如何确定？	(27)
〔问 38〕 《中华人民共和国担保法》生效后，人民法院 如何适用法律？	(27)
〔问 39〕 因第三人的过错导致合同不能履行应如何适用 定金罚则？	(29)

- 〔问 40〕 企业动产抵押物的登记机关如何确定? (29)
- 〔问 41〕 企业以哪些动产抵押时须办理抵押物登记? ... (30)
- 〔问 42〕 办理动产抵押物登记应提交哪些文件? (30)
- 〔问 43〕 企业动产抵押物登记申请书应载明哪些内容?
..... (31)
- 〔问 44〕 企业动产抵押物的登记事项包括哪些? (32)
- 〔问 45〕 企业动产抵押物登记机关应审查哪些内容? ... (32)
- 〔问 46〕 如何颁发企业动产抵押物登记证? (33)
- 〔问 47〕 如何办理企业动产抵押的变更、续期和注销登
记? (33)
- 〔问 48〕 在企业动产抵押物登记中违反规定应承担什么
法律责任? (34)
- 〔问 49〕 动产抵押物费用如何收取? (34)
- 〔问 50〕 商标专用权出质登记和建筑物抵押登记应如何
适用法律? (35)
- 〔问 51〕 如何办理农村集体土地使用权抵押登记? ... (36)
- 〔问 52〕 计算机软件著作权质押合同的登记业务由哪个
部门负责? (38)
- 〔问 53〕 财政部门能否为合同提供担保? (39)
- 〔问 54〕 行政机关能否为经济活动提供担保? (40)
- 〔问 55〕 中国人民银行各分支机构能否为经济合同提供
担保? (42)
- 〔问 56〕 以储蓄存单作为贷款担保抵押金的, 应如何处
理? (43)
- 〔问 57〕 委托贷款如何设定担保? (44)
- 〔问 58〕 国际商贷和外汇担保问题如何解决? (45)
- 〔问 59〕 关于外国政府贷款还款担保问题如何解决?

.....	(46)
〔问 60〕 什么是对外担保？《境内机构对外担保管理办法》（1996 年 9 月 25 日）适用于哪些范围？ ...	(47)
〔问 61〕 对外担保的审批、管理和登记由哪些机关负责？	(48)
〔问 62〕 哪些人能为对外担保作担保人？	(48)
〔问 63〕 对外担保有何限制性条件？	(49)
〔问 64〕 内资企业如何提供对外担保？	(49)
〔问 65〕 能否为经营亏损企业提供对外担保？	(50)
〔问 66〕 如何为外商投资企业提供对外担保？	(50)
〔问 67〕 如何审查对外担保？	(51)
〔问 68〕 对外担保审批权限是怎样的？	(51)
〔问 69〕 担保人如何办理担保报批手续？	(52)
〔问 70〕 对外担保合同应如何签订？	(52)
〔问 71〕 如何办理担保登记手续？	(53)
〔问 72〕 对外担保如何展期？	(54)
〔问 73〕 对外担保如何注销？	(54)
〔问 74〕 未经批准的对外担保的效力如何？	(54)
〔问 75〕 《境内机构对外担保管理办法》的效力如何？	(55)
〔问 76〕 保证合同无效时，主合同是否有效？	(55)
〔问 77〕 “国家机关不能担任保证人”的时效问题如何 解决？	(56)
〔问 78〕 作为保证人的合伙组织被撤销后自行公告限期 清理债权债务的效力如何？	(57)
〔问 79〕 取保候审的被告人逃匿，如何追究保证人的保 证责任？	(58)

- 〔问 80〕 如何理解“未经保证人同意，债权人与债务人协议变更主合同的，保证人不再承担保证责任”？ (58)
- 〔问 81〕 能否直接判令保证单位履行债务？ (59)
- 〔问 82〕 财产保险单能否用于抵押？ (60)
- 〔问 83〕 企业职工利用本单位公章为自己实施的民事行为提供担保，企业是否应承担担保责任？ ... (61)
- 〔问 84〕 借款合同中约定有合同延期的，借款合同当事人未经保证人同意，变更合同期间的，保证人的保证责任是否免除？ (62)
- 〔问 85〕 《借款合同条例》颁布之后、生效之前的担保合同应如何认定其效力？ (63)
- 〔问 86〕 机关工作人员擅自以所在单位名义对外提供财产担保的，应如何处理？ (64)
- 〔问 87〕 中国船东互保协会为有关船舶提供的担保是否有效？ (64)
- 〔问 88〕 平安保险公司为水险业务中提供担保的效力如何确定？ (67)

第二编 财产租赁合同、融资租赁合同

一、财产租赁合同

- 〔问 89〕 财产租赁合同如何订立和履行？ (73)
- 〔问 90〕 违反财产租赁合同应承担什么责任？ (73)
- 〔问 91〕 财产租赁合同的示范文本是怎样的？ (74)
- 〔问 92〕 建筑物施工物资租赁合同的示范文本是怎样的？
..... (77)

二、融资租赁合同

- 〔问 93〕 如何确定融资租赁合同纠纷案件的当事人？ … (79)
- 〔问 94〕 涉外融资租赁合同纠纷案件的当事人如何适用法律？ …… (80)
- 〔问 95〕 哪些融资租赁合同无效？ …… (81)
- 〔问 96〕 融资租赁合同被确定无效后应如何处理？ … (81)
- 〔问 97〕 国家机关担任融资租赁合同的保证人的，应如何处理？ …… (82)
- 〔问 98〕 融资租赁合同当事人能否约定用外币支付租金？ …… (82)
- 〔问 99〕 违反融资租赁合同应承担哪些法律责任？ … (83)
- 〔问 100〕 融资租赁合同中的承租人破产时，出租人应如何处理？ …… (84)
- 〔问 101〕 融资租赁合同的诉讼时效应如何确定？ …… (85)
- 〔问 102〕 何谓国际融资租赁合同？ …… (85)

第三编 企业承包租赁经营合同

一、全民所有制企业承包经营合同

- 〔问 103〕 全民所有制工业企业实行承包经营责任制应坚持什么原则？ …… (89)
- 〔问 104〕 全民所有制工业企业承包经营责任制的内容和形式有哪些？ …… (90)
- 〔问 105〕 订立全民所有制工业企业承包经营合同应坚持什么原则？ …… (91)
- 〔问 106〕 全民所有制工业企业承包经营合同的内容有哪些？ …… (92)

- 〔问 107〕全民所有制工业企业承包经营合同依法成立后的效力如何? (92)
- 〔问 108〕全民所有制工业企业承包经营合同如何变更与解除? (93)
- 〔问 109〕全民所有制工业企业承包经营合同纠纷应如何解决? (93)
- 〔问 110〕承包经营合同双方的权利和义务如何确定? (94)
- 〔问 111〕如何确定承包经营责任制的全民所有制工业企业的经营者? (95)
- 〔问 112〕如何对企业所有制承包经营企业实施管理? (96)
- 〔问 113〕《全民所有制工业企业承包经营责任制暂行条例》的效力如何确定? (98)
- 二、乡镇企业承包经营合同**
- 〔问 114〕《乡镇企业承包经营责任制规定》适用于哪些范围? (99)
- 〔问 115〕乡镇企业承包经营责任制的内容和形式有哪些? (100)
- 〔问 116〕实行承包经营责任制的乡镇企业的经营者如何确定? (101)
- 〔问 117〕订立乡镇企业承包经营合同的基本原则有哪些? (102)
- 〔问 118〕乡镇企业承包经营合同一般应包括哪些条款? (103)
- 〔问 119〕哪些乡镇企业承包经营合同无效? (104)
- 〔问 120〕乡镇企业承包经营合同依法成立后效力如何?

- (104)
- 〔问 121〕 乡镇企业承包经营合同如何变更和解除？ (104)
- (104)
- 〔问 122〕 乡镇企业承包经营合同纠纷如何解决？ ... (105)
- 〔问 123〕 乡镇企业承包经营合同的发包、承包双方的权利和义务如何确定？ (106)
- 〔问 124〕 如何对实行承包经营责任制的乡镇企业进行管理与监督？ (108)
- 〔问 125〕 《乡镇企业承包经营责任制规定》的效力如何确定？ (109)
- 〔问 126〕 乡镇企业实行承包经营责任制后，其性质是否发生变化？ (110)

三、中外合资经营企业承包经营合同

- 〔问 127〕 什么是中外合资经营企业的承包经营？ ... (111)
- 〔问 128〕 中外合资经营企业实行承包经营的条件有哪些？ (111)
- 〔问 129〕 中外合资经营企业的承包者应具备哪些资格？ (112)
- (112)
- 〔问 130〕 承包经营中外合资经营企业的基本要求有哪些？ (112)
- 〔问 131〕 承包经营中外合资经营企业的承包合同应包括哪些条款？其效力如何？ (114)
- 〔问 132〕 承包经营中外合资企业的申请、审批与登记应如何办理？ (115)
- 〔问 133〕 《关于承包经营中外合资经营企业的规定》的效力如何确定？ (116)

四、企业租赁经营合同

- 〔问 134〕《全民所有制小型工业企业租赁经营暂行条例》适用于哪些范围? (117)
- 〔问 135〕全民所有制小型工业企业租赁合同的出租方与承租方如何确定? (118)
- 〔问 136〕全民所有制小型工业企业如何进行租赁招标? (119)
- 〔问 137〕订立全民所有制小型工业企业租赁合同的基本原则有哪些? (120)
- 〔问 138〕全民所有制小型工业企业租赁合同应具备哪些条款? (121)
- 〔问 139〕如何变更和解除全民所有制小型工业企业租赁合同? (121)
- 〔问 140〕全民所有制小型工业企业租赁合同纠纷应如何解决? (122)
- 〔问 141〕全民所有制小型工业企业租赁合同双方当事人的权利与义务如何确定? (123)
- 〔问 142〕全民所有制小型工业企业租赁经营的收益分配及债权债务应如何处理? (125)
- 〔问 143〕全民所有制小型工业企业租赁经营承租收入应如何处理? (125)
- 〔问 144〕《全民所有制小型工业企业租赁经营暂行条例》的效力如何确定? (127)
- 〔问 145〕企业租赁合同约定由主管部门鉴证后合同生效的条款的效力如何? (127)
- 五、企业承包、租赁合同的管理**
- 〔问 146〕如何加强企业承包经营合同、企业租赁合同的管理? (128)

- 〔问 147〕 全民所有制小型商业企业租赁合同应包括哪些内容？ (131)
- 〔问 148〕 承包经营责任制企业国有资产如何管理？ ... (136)
- 〔问 149〕 国营大中型商业企业推行承包经营责任制后有关财务问题应如何处理？ (140)
- 〔问 150〕 全民所有制小型工业企业租赁经营财务上应如何处理？ (144)

第四编 农村承包合同

- 〔问 151〕 《中华人民共和国农业法》对农村承包合同有何原则性规定？ (149)
- 〔问 152〕 《中华人民共和国农业法》对农村承包经营等生产经营体制有何规定？ (151)
- 〔问 153〕 《中华人民共和国农业法》对农业生产有何规定？ (153)
- 〔问 154〕 《中华人民共和国农业法》对农产品流通有何规定？ (155)
- 〔问 155〕 《中华人民共和国农业法》对农业投入有何规定？ (156)
- 〔问 156〕 《中华人民共和国农业法》对农业科技与农业教育有何规定？ (158)
- 〔问 157〕 《中华人民共和国农业法》对农业资源与农业环境保护有何规定？ (159)
- 〔问 158〕 违反有关农业法律规定应承担什么法律责任？ (160)
- 〔问 159〕 农村承包合同纠纷案件如何受理？ (161)

- 〔问 160〕 无效农村承包合同的确认和财产处理如何进行? (162)
- 〔问 161〕 农村承包合同如何转让与转包? (162)
- 〔问 162〕 农村承包合同如何变更和解除? (163)
- 〔问 163〕 农村承包合同履行过程中因自然灾害而产生的责任能否免除? (164)
- 〔问 164〕 农村承包合同的发包方单方任意毁约应如何处理? (165)
- 〔问 165〕 农村承包合同中承包指标过高或过低应如何处理? (165)
- 〔问 166〕 农村承包合同的承包人搞破坏性掠夺性生产应如何处理? (166)
- 〔问 167〕 农村的乡镇企业承包中对外发生债务应如何承担? (167)
- 〔问 168〕 农村承包合同的合伙承包人的诉讼地位如何? (167)
- 〔问 169〕 农村承包合同纠纷案件的判决、裁定、调解协议应如何执行? (168)
- 〔问 170〕 土地承包合同的发包方和承包方如何确定? (168)
- 〔问 171〕 土地承包合同的性质如何? 集体、社员的权利与义务有哪些? (169)
- 〔问 172〕 土地承包中如何保证集体财产和个人财产不受侵犯? (170)
- 〔问 173〕 土地的承包原则有哪些? (172)
- 〔问 174〕 土地承包合同应约定的事项和变更、解除的条件有哪些? (173)

〔问 175〕 土地承包合同的管理单位有哪些？ (174)

〔问 176〕 如何加强农业承包合同的管理？ (175)

〔问 177〕 如何稳定和完善土地承包关系？ (178)

第五编 合伙联营合同

一、合伙合同

〔问 178〕 《民法通则》对合伙合同有何规定？ (185)

二、联营合同

〔问 179〕 《民法通则》对联营合同有何规定？ (188)

〔问 180〕 横向经济联合的原则和目标是什么？ (189)

〔问 181〕 如何维护企业横向经济联合的自主权？ ... (190)

〔问 182〕 横向经济联合中如何改进计划管理和统计方法？ (191)

〔问 183〕 横向经济联合中如何促进物资的横向流通？ (192)

〔问 184〕 横向经济联合中如何加强生产与科技的结合？ (193)

〔问 185〕 如何发展资金的横向融通？ (194)

〔问 186〕 横向经济联合后如何调整征税办法？ (194)

〔问 187〕 如何保障经济联合组织的合法权益？ (196)

〔问 188〕 《乡镇联营企业暂行规定》的适用范围如何确定？ (196)

〔问 189〕 乡镇联营企业如何设立、变更和终止？ ... (197)

〔问 190〕 签订乡镇企业联营合同的基本原则是什么？ (198)

〔问 191〕 乡镇企业联营合同依法成立后效力如何？