

142

合同法分则判解研究与适用

何 志 著



A0967118

人 民 法 院 出 版 社

图书在版编目 (CIP) 数据

合同法分则判解研究与适用/何志著. - 北京: 人民法院出版社, 2002.1

ISBN 7-80161-231-0

I. 合… II. 何… III. 合同法-研究-中国
IV. D923.64

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2001) 第 089160 号

合同法分则判解研究与适用

何 志 著

责任编辑 陈燕华 余 虹

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京东交民巷 27 号(100745)

电 话 65282306(责任编辑) 65136848(出版部)
65299981 65136849(发行部)

E-mail courtpress@sohu.com

印 刷 北京人卫印刷厂

经 销 新华书店

开 本 890×1240 毫米 A5

字 数 620 千字

印 张 22.625

印 次 2002 年 1 月第 1 版 2002 年 1 月第 1 次印刷

印 数 1-5000 册

书 号 ISBN 7-80161-231-0/D·231

定 价 38.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装, 请与出版社联系调换)

序

《中华人民共和国合同法》（下称《合同法》）确立了调整市场交易关系的基本法律规则，也是我国未来民法典的重要内容。《合同法》在充分总结司法实践经验的基础上，广泛吸收了现代合同法的观念及理论，融合了近年来民法学界的研究成果，借鉴了当代西方国家在合同法方面的先进立法经验，对原有的合同法律制度作了重大的修改和完善。

《合同法》实施以来，有关研究著述颇多。其中，由河南省南阳市中级人民法院审判员何志同志结合《合同法》实施两年来的情况，所撰写的《合同法分则判解研究与适用》一书，较为出色。在该书中，作者针对司法实践中存在的重大疑难法律问题，如买卖合同中的所有权保留问题、建设工程合同中工程承包人的优先受偿权问题、委托合同中当事人任意终止合同的问题等等，以合同法理论为依据，以司法实践中的案例为依托，以案说法，以法释案。该书研究实务问题而不乏充分的理论分析，是作者潜心于合同法理论与判解研究，继《合同法总则判解研究与适用》（人民法院出版社 2001 年 1 月出版）后的又一部学术研究成果，具有较强的理论性、可读性、实用性。

每部法律的正确实施，都需要法官大兴学习研究之风，只有这样法官的判案才会更有深度，更能服人。该书的作者，身处审判工作第一线，在完成繁重审判工作的同时，不断学习理论知

识，深入研究审判实践中的具体问题，并将其研究成果指导司法实践。四年来，他以坚忍不拔的毅力，笔耕不辍，积淀了较为深厚的法学理论素养，撰写了多达 200 余万字的法学论著，发表学术论文 70 余篇，并有多篇在省级以上获奖。他的这种敬业精神、钻研精神，以及其所取得的学术成果令人钦佩。我衷心地希望更多的由法官撰写的学术论著问世，有更多的专家型、学者型法官产生。

鉴于此，欣然为序。

王利明
2007.12.3

目 录

第一编 买卖合同

第一章 买卖合同概述	(2)
一、引言	(2)
二、买卖合同的概念及法律特征	(3)
三、买卖合同的标的	(4)
四、买卖合同的内容	(6)
五、买卖合同的分类	(8)
六、对引言案例的评析	(10)
第二章 买卖合同效力的疑难问题研究	(12)
一、引言	(12)
二、买卖合同无效, 撤销和效力补正	(14)
三、出卖他人之物与善意取得及对案例一的评析	(16)
四、共有人擅自出卖共有物买卖合同的效力认定	(25)
五、二重买卖的效力及对案例二的评析	(26)
六、标的物所有权转移以登记为要件的买卖合同效力 的认定及对案例三的评析	(29)
第三章 论所有权保留	(32)
一、引言	(32)
二、所有权保留的意义	(33)

三、所有权保留的成立及特征·····	(34)
四、所有权保留的法律性质·····	(36)
五、所有权保留的客体范围·····	(38)
六、所有权保留的登记·····	(41)
七、所有权保留中的取回权与期待权·····	(44)
八、所有权保留与当事人破产·····	(46)
九、所有权保留的对抗效力·····	(47)
十、对引言案例的评析·····	(50)
第四章 论出卖人的义务 ·····	(51)
一、引言·····	(51)
二、出卖人负有交付标的物并转移标的物所有权的 义务及对案例一的评析·····	(54)
三、出卖人负权利瑕疵担保义务·····	(60)
四、出卖人负物的瑕疵担保义务及对案例二的评析·····	(67)
五、出卖人的包装义务和附随义务·····	(72)
第五章 论买受人的义务 ·····	(74)
一、引言·····	(74)
二、检验和通知义务·····	(75)
三、支付价款义务·····	(77)
四、接受交付义务·····	(79)
五、拒收时的保管义务·····	(80)
六、对引言案例的评析·····	(81)
第六章 论买卖合同的风险负担 ·····	(83)
一、引言·····	(83)
二、风险负担的立法例及《合同法》之规定·····	(85)
三、交付方法与风险负担及对案例一的评析·····	(88)
四、路货买卖的风险负担及对案例二的评析·····	(90)

五、法律推定交付地点的标的物风险负担·····	(91)
六、受领迟延的风险负担·····	(92)
七、出卖人违反从给付义务的风险负担·····	(93)
八、质量瑕疵的风险负担·····	(94)
九、风险负担与违约责任·····	(95)
第七章 论特种买卖合同·····	(96)
一、引言·····	(96)
二、分期付款买卖合同及对案例一的评析·····	(100)
三、样品买卖合同·····	(102)
四、试用买卖合同·····	(104)
五、招标、投标买卖·····	(107)
六、拍卖及对案例二的评析·····	(108)

第二编 供用电、水、气、热力合同

第一章 供用电、水、气、热力合同概述·····	(112)
一、供用电、水、气、热力合同的概念及法律特征·····	(112)
二、供用电合同的内容·····	(113)
三、供用电合同的履行地·····	(114)
四、供用水、气、热力合同的法律适用·····	(115)
第二章 论供用电合同的效力·····	(116)
一、引言·····	(116)
二、供电人的义务及对案例一的评析·····	(117)
三、用电人的义务及对案例二的评析·····	(120)

第三编 赠 与 合 同

第一章 赠与合同概述	(124)
一、引言.....	(124)
二、赠与合同的概念及法律特征.....	(125)
三、赠与合同的当事人.....	(126)
四、赠与合同的性质.....	(126)
五、赠与合同的分类.....	(130)
六、赠与合同的标的.....	(131)
七、对引言案例的评析.....	(132)
第二章 论赠与合同的效力	(133)
一、引言.....	(133)
二、赠与人交付赠与标的物的义务.....	(134)
三、赠与人对故意毁损、灭失赠与物的赔偿责任.....	(135)
四、赠与人的瑕疵担保责任.....	(135)
五、赠与义务的免除.....	(136)
六、司法实践中应注意的问题及对引言案例的评析.....	(136)
第三章 论赠与合同的撤销	(138)
一、引言.....	(138)
二、赠与合同的任意撤销及限制和对案例一的评析.....	(140)
三、赠与合同的法定撤销及对案例二的评析.....	(142)

第四编 借 款 合 同

第一章 借款合同概述	(148)
一、引言.....	(148)

二、借款合同的当事人及法律特征·····	(155)
三、借款合同的形式·····	(156)
四、借款合同的主要条款·····	(157)
五、借款合同的担保·····	(158)
六、对引言案例的评析·····	(159)
第二章 论借款合同的效力·····	(161)
一、引言·····	(161)
二、贷款人的权利义务及对案例一的评析·····	(164)
三、借款人的权利义务及对案例二的评析·····	(168)
四、以贷还贷及对案例三的评析·····	(170)
第三章 论民间借贷合同·····	(173)
一、引言·····	(173)
二、民间借贷合同的形式和生效·····	(174)
三、民间借贷合同的利息及对案例一的评析·····	(176)
四、企业与自然人之间的借款及对案例二的评析·····	(179)
第四章 借款合同实务问题研究·····	(181)
一、引言·····	(181)
二、借款合同的有效、无效及对案例一的评析·····	(194)
三、以存单为表现的借贷案件的认定和处理·····	(198)
四、委托贷款和信托贷款的认定和处理及对案例二 的评析·····	(200)
五、复利应否予以保护·····	(202)
六、企业间借款合同的效力的认定及对案例三的评析··	(203)
七、“私贷公用”的认定及处理·····	(205)
八、诉讼时效期间届满后债权的保护·····	(206)

第五编 租赁合同

第一章 租赁合同概述·····	(212)
一、引言·····	(212)
二、租赁合同的含义及法律特征·····	(216)
三、租赁合同的内容·····	(220)
四、租赁合同的期限与形式·····	(221)
五、司法实践中应注意的问题及对引言案例的评析·····	(222)
第二章 论出租人的义务·····	(225)
一、引言·····	(225)
二、出租人负有按合同约定交付租赁物的义务·····	(226)
三、出租人负有修缮租赁物的义务·····	(227)
四、出租人负有物的瑕疵担保义务·····	(229)
五、出租人负权利瑕疵担保责任及对引言案例的评析·····	(231)
六、出租人负有纳税的义务·····	(233)
七、出租人负有接受租赁物、返还押金或担保物的 义务·····	(233)
第三章 论承租人的义务·····	(234)
一、引言·····	(234)
二、承租人负有合理使用租赁物的义务·····	(240)
三、承租人负有妥善保管租赁物的义务·····	(241)
四、承租人负有保持租赁物的义务·····	(242)
五、承租人负有支付租金的义务·····	(245)
六、承租人负有返还租赁物的义务·····	(247)
七、对引言案例的评析·····	(248)
第四章 租赁合同实务问题研究·····	(251)

一、引言	(251)
二、租赁权的对抗效力及对案例一的评析	(253)
三、承租人的优先购买权及对案例二的评析	(259)
四、租赁合同的风险负担	(262)
五、出租他人之物的合同效力认定	(263)
六、租赁期间的收益归属	(264)
七、转租及对案例三的评析	(265)
八、租赁合同的解除	(269)

第六编 融资租赁合同

第一章 融资租赁合同概述	(272)
一、引言	(272)
二、融资租赁合同的概念及法律特征	(274)
三、融资租赁合同的形式与内容	(277)
四、融资租赁合同的种类	(278)
五、对引言案例的评析	(279)
第二章 论融资租赁合同的效力	(281)
一、引言	(281)
二、出卖人的权利和义务	(291)
三、出租人的权利和义务	(292)
四、承租人的权利和义务	(294)
五、对引言案例一、二的评析	(298)
第三章 融资租赁合同实务问题研究	(302)
一、引言	(302)
二、无效融资租赁合同的认定及处理原则	(305)
三、融资租赁合同与类似合同的区别及对案例一的	

评析·····	(306)
四、融资租赁期间届满租赁物的归属·····	(308)
五、汇率风险问题的处理·····	(309)
六、融资租赁合同当事人的违约责任及对案例二的 评析·····	(309)
七、融资租赁合同的解除与终止·····	(312)

第七编 承揽合同

第一章 承揽合同概述 ·····	(316)
一、引言·····	(316)
二、承揽合同的含义及特征·····	(317)
三、承揽合同的种类·····	(319)
四、承揽合同的内容·····	(321)
五、承揽合同与其他合同的区别·····	(322)
六、对引言案例的评析·····	(325)
第二章 论承揽人的义务 ·····	(326)
一、引言·····	(326)
二、承揽人完成主要工作的义务及对案例一的评析·····	(329)
三、承揽人将辅助工作交由第三人完成时向定作人 负责的义务·····	(331)
四、承揽人按约定提供材料义务·····	(332)
五、承揽人及时检验和不得更换材料的义务·····	(333)
六、承揽人的及时通知义务·····	(334)
七、承揽人的接受定作人监督检查义务·····	(335)
八、承揽人交付工作成果义务及对案例二的评析·····	(335)
九、承揽人妥善保管义务·····	(337)

十、承揽人的保密义务·····	(338)
第三章 论定作人的义务 ·····	(339)
一、引言·····	(339)
二、定作人按合同约定提供材料的义务·····	(340)
三、定作人变更承揽工作应负赔偿损失的义务·····	(341)
四、定作人的协助义务·····	(342)
五、定作人的支付报酬义务·····	(344)
六、定作人受领工作成果的义务·····	(345)
七、定作人解除合同的赔偿义务·····	(346)
八、对引言案例一、案例二的评析·····	(347)
第四章 承揽合同实务问题研究 ·····	(349)
一、引言·····	(349)
二、承揽人的瑕疵担保责任·····	(354)
三、承揽合同的风险负担及对案例一的评析·····	(358)
四、共同承揽人的责任·····	(360)
五、承揽合同与破产·····	(362)
六、以案例二为依托,对承揽合同履行期间跨越 《合同法》实施后法律适用的分析·····	(362)

第八编 建设工程合同

第一章 建设工程合同概述 ·····	(368)
一、引言·····	(368)
二、建设工程合同的概念及特征·····	(373)
三、建设工程合同的种类·····	(374)
四、建设工程合同的内容·····	(375)
五、委托监理合同及法律适用·····	(376)

六、建设工程合同的形式·····	(377)
七、对引言案例的评析·····	(378)
第二章 建设工程合同的订立 ·····	(380)
一、引言·····	(380)
二、建设工程合同的主体资格·····	(386)
三、建设工程合同签订的条件及一般程序·····	(387)
四、建设工程合同招标投标的原则·····	(390)
五、建设工程合同的发包与承包规则·····	(391)
六、对引言案例一、案例二的评析·····	(396)
第三章 论建设工程合同的效力 ·····	(399)
一、引言·····	(399)
二、勘察设计中当事人的主要义务·····	(405)
三、勘察设计合同中的违约责任·····	(406)
四、施工合同中当事人的主要义务·····	(408)
五、施工合同中的违约责任·····	(411)
六、对引言案例的评析·····	(414)
第四章 论建设工程承包人的优先受偿权 ·····	(416)
一、引言·····	(416)
二、工程款优先受偿权的性质·····	(418)
三、工程款优先受偿权的构成条件·····	(420)
四、工程款优先受偿权的对抗效力·····	(421)
五、承包人优先受偿权的行使方式·····	(424)
六、对引言案例的评析·····	(424)

第九编 运输合同

第一章 运输合同概述 ·····	(428)
-------------------------	-------

一、引言	(428)
二、运输合同的概念及特征	(429)
三、运输合同的种类和形式	(431)
四、运输合同当事人的基本义务	(432)
五、运输合同的法律适用及诉讼时效	(435)
六、对引言案例的评析	(436)
第二章 论客运合同	(438)
一、引言	(438)
二、客运合同的成立	(441)
三、客运合同的变更和解除及对案例一的评析	(442)
四、旅客的主要义务	(444)
五、承运人的主要义务	(447)
六、承运人的损害赔偿责任及对案例二的评析	(449)
第三章 论货运合同	(453)
一、引言	(453)
二、货运合同的特征及签订	(457)
三、货运合同的变更和解除及对案例一的评析	(459)
四、托运人的主要义务及对案例二的评析	(460)
五、承运人的主要义务	(464)
六、承运人的损害赔偿责任及对案例三的评析	(465)
七、承运人的留置权和提存权	(471)
八、收货人的主要义务	(474)
第四章 论多式联运合同	(476)
一、引言	(476)
二、多式联运合同的概念及特征	(477)
三、多式联运合同的承运人	(478)
四、多式联运单据	(478)

- 五、违反多式联运合同的责任····· (479)
- 六、对引言案例的评析····· (480)

第十编 技术合同

- 第一章 技术合同概述**····· (484)
 - 一、引言····· (484)
 - 二、技术合同的概念及特征····· (487)
 - 三、技术合同的种类与形式····· (488)
 - 四、订立技术合同应遵循的基本原则····· (489)
 - 五、技术合同的内容····· (490)
 - 六、技术合同价款、报酬和使用费的支付····· (491)
 - 七、技术成果相关权利的归属····· (494)
 - 八、技术合同的无效····· (495)
 - 九、对引言案例的评析····· (497)
- 第二章 论技术开发合同**····· (498)
 - 一、引言····· (498)
 - 二、委托开发合同的效力及对案例一的评析····· (501)
 - 三、合作开发合同的效力及对案例二的评析····· (505)
 - 四、技术成果的归属和分享····· (508)
 - 五、技术开发合同的风险负担及对案例三的评析····· (511)
- 第三章 论技术转让合同**····· (513)
 - 一、引言····· (513)
 - 二、实施和使用技术成果的范围····· (515)
 - 三、技术转让合同的一般效力····· (517)
 - 四、专利实施许可合同····· (521)
 - 五、技术秘密转让合同····· (523)