

最新



中国合同法

**ZUIXIN
ZHONGGUO
HETONGFA
SHIWU
QUANSHU**

**实务
全书**

戚天常 主编

4

改革出版社

最新中国合同法实务全书

【四】

改革出版社

图书在版编目(CIP)数据

最新中国合同法实务全书/戚天常主编. - 北京:改革出版社,1999.4

ISBN 7-80143-303-3

I. 最… II. 戚… III. 合同法-基本知识-中国 IV. D923.6

中国版本图书馆 CIP 数据核字(1999)第 07049 号

最新中国合同法实务全书

戚天常 主编

改革出版社出版发行

社址:北京市东城区安德里北街 23 号

邮政编码:100011

北京忠信诚胶印厂印刷

新华书店经销

1999 年 3 月 第 1 版 1999 年 3 月 第 1 次印刷

787×1092 1/16 205.25 印张 4980 千字

印数:1500 册

ISBN7-80143-303-3/D·042

定价:848 元

总 目 录

第一部分	中华人民共和国合同法	
		(1—35)
第二部分	中华人民共和国合同法释义	
		(1—372)
第三部分	合同法实务	
		(1—2773)

目 录

前言.....	(1)
---------	-----

第一卷 合同总则

第一章 合同与合同法概述.....	(3)
第一节 合同的概念与特征.....	(3)
一、合同的概念	(3)
(一)合同涵义的法律分析	(3)
(二)合同的一般概念	(4)
(三)合同与契约	(4)
(四)关于合同概念涵盖的范围	(5)
二、合同的法律特征	(6)
(一)合同是双方或多方当事人之间在自愿基础上达成的协议	(6)
(二)合同当事人法律地位平等	(7)
(三)合同以产生民事上的权利和义务关系为目的	(7)
三、合同关系	(7)
(一)合同关系的构成	(7)
(二)合同关系的相对性	(9)
第二节 合同的分类	(11)
一、合同分类概述.....	(11)
二、诺成性合同与实践性合同.....	(12)
三、要式合同与不要式合同.....	(13)

四、双务合同与单务合同	(14)
五、有偿合同与无偿合同	(15)
六、有名合同与无名合同	(17)
七、主合同与从合同	(18)
八、束己合同与涉他合同	(18)
九、确定合同与射幸合同	(19)
十、一时的合同与继续性合同	(19)
第三节 合同法及其适用范围	(20)
一、合同法的概念和特征	(20)
(一) 合同法的概念	(20)
(二) 合同法的特征	(22)
二、我国合同法律制度的产生与发展	(23)
(一) 产生时期(1950~1957)	(23)
(二) 曲折时期(1958~1977)	(23)
(三) 重建时期(1978~1981)	(24)
(四) 发展时期(1982~1999)	(24)
三、合同法的作用及其适用范围	(26)
(一) 我国合同法体系	(26)
(二) 合同法的作用	(28)
(三) 维护交易秩序	(29)
(四) 维护合同自由与合同公平	(29)
(五) 保护合同当事人的合法权益	(30)
(六) 促进经济效益	(31)
第四节 合同法的基本原则	(32)
一、合同法基本原则概述	(32)
(一) 合同法基本原则的概念和功能	(32)
(二) 合同法的基本原则与其他原则的区别	(33)
(三) 基本原则的确定	(34)
二、合同自由原则	(34)
(一) 合同自由原则的历史发展	(34)
(二) 合同自由原则的内容	(35)
(三) 对合同自由的限制	(36)
三、公平原则	(37)
四、诚实信用原则	(37)
(一) 诚实信用原则的概念	(37)
(二) 诚信原则在各国法律中的运用	(38)
(三) 依据诚实信用原则行使权利和履行义务	(39)
五、合法原则	(41)

六、全面、适当履行原则	(42)
第二章 合同的订立	(43)
第一节 订立合同的主体	(43)
一、自然人	(44)
(一)自然人作为合同当事人的权利能力与行为能力概述	(44)
(二)个体工商户	(46)
(三)农村承包经营户	(47)
(四)个人合伙(合伙企业)	(47)
二、法人	(48)
(一)法人作为合同当事人的权利能力	(49)
三、其他组织	(50)
第二节 要约与承诺	(50)
一、要约	(51)
(一)要约的概念和成立条件	(51)
(二)要约与要约邀请的区别	(53)
(三)关于几种典型行为的区分	(55)
(四)要约的法律效力	(57)
(五)要约的撤销与撤回	(59)
(六)要约的消灭	(59)
二、承诺	(60)
(一)承诺的概念与构成要件	(60)
(二)承诺的方式	(62)
(三)承诺的生效	(63)
(四)承诺的撤回	(64)
第三节 合同订立的其他方式	(64)
一、竞争缔约	(64)
(一)招标投标程序	(64)
(二)拍卖程序	(65)
二、强制缔约	(65)
三、附合缔约	(66)
(一)附合缔约的概念	(66)
(二)定式合同的社会经济基础与功能	(66)
(三)定式条款订入合同	(67)
四、交错要约	(69)
五、意思实现	(69)
六、事实过程缔约	(69)
第四节 合同的主要条款	(71)

一、标的·····	(71)
二、数量·····	(72)
三、质量·····	(72)
四、价款或者报酬·····	(73)
五、履行的期限、地点和方式·····	(73)
(一)履行的期限·····	(73)
(一)履行地点和方式·····	(74)
六、违约责任·····	(75)
七、解决争议的方法·····	(75)
(一)协商·····	(75)
(二)调解·····	(75)
(三)仲裁·····	(75)
(四)诉讼·····	(75)
第五节 合同的形式·····	(76)
一、合同形式概述·····	(76)
二、口头形式·····	(78)
三、书面形式·····	(79)
四、定式合同(标准条款)·····	(81)
五、公证形式·····	(82)
六、鉴证形式·····	(83)
七、批准形式·····	(83)
八、登记形式·····	(84)
第六节 合同订立中的代理·····	(84)
一、代理概述·····	(84)
(一)代理的特征·····	(84)
(二)代理的适用范围和分类·····	(85)
二、代理订立合同的若干问题·····	(86)
第七节 订立合同的一般技巧·····	(89)
一、签约前的充分准备·····	(89)
(一)进行合同项目的可行性研究·····	(90)
(二)审查对方的签约资格·····	(93)
(三)审查对方的资信和履约能力·····	(95)
二、合同谈判的策略·····	(96)
(一)做好谈判前的准备工作·····	(96)
(二)进行合同谈判的要领和技巧·····	(97)
(三)制作与谈判有关的文书·····	(100)
三、合同主要条款的议定·····	(101)
(一)订立合同主要条款的基本要求·····	(102)

(二)如何议定合同的主要条款	(103)
(三)合同的签字盖章及有关手续	(110)
第三章 合同的效力	(112)
第一节 合同的生效	(112)
一、合同法律效力的概念和内容	(112)
(一)合同效力的概念	(112)
(二)合同效力的内容	(113)
二、合同生效的要件	(114)
(一)合同当事人在订立合同时具有相应的民事行为能力	(114)
(二)合同当事人的意思表示真实	(116)
(三)不违反法律和社会公共利益	(116)
(四)合同的内容必须确定和可能	(117)
(五)合同必须具备法律所要求的形式	(117)
三、附条件或附期限的合同的生效	(118)
(一)附条件的合同的生效	(118)
(二)附期限的合同的生效	(119)
第二节 合同的无效	(119)
一、合同无效的概念及特征	(120)
(一)无效合同的概念	(120)
(二)无效合同的特征	(120)
二、确认合同无效的条件	(120)
(一)因欺诈而订立的合同无效	(121)
(二)因胁迫而订立的合同无效	(122)
(三)恶意串通,损害国家、集体或者第三人利益的合同无效	(123)
(四)以合法形式掩盖非法目的合同无效	(124)
(五)损害社会公共利益的合同无效	(124)
(六)违反法律、行政法规的强制性规定的合同无效	(124)
三、无效合同的范围及类型	(126)
(一)无效合同的范围	(126)
(二)无效合同的类型	(126)
四、无效合同的补正及部分无效问题	(126)
第三节 可撤销的合同	(127)
一、可撤销合同的概念和特征	(127)
(一)可撤销合同的概念	(127)
(二)可撤销合同的法律特征	(128)
二、可撤销合同与无效合同的区别	(129)
三、可撤销的条件	(129)

(一)重大误解	(129)
(二)显失公平	(130)
(三)欺诈、胁迫或者乘人之危	(131)
四、撤销权的行使及其消灭	(131)
第四节 效力待定的合同	(132)
一、效力待定合同的概念	(132)
二、合同的主体不合格	(133)
(一)无行为能力人所订立的合同	(133)
(二)限制民事行为能力人依法不能独立订立的合同	(134)
三、因无权代理而订立的合同	(134)
(一)无权代理的概念	(134)
(二)本人的承认权	(135)
(三)相对人的撤回权与催告权	(135)
(四)对善意相对人的保护	(136)
(五)无权代理与滥用代理权	(137)
四、无权处分行为	(137)
第五节 合同被确认无效或被撤销后的处理	(140)
一、返还财产	(141)
(一)返还财产请求权的性质	(141)
(二)返还财产的形式	(142)
(三)返还财产时应注意的几个问题	(142)
二、赔偿损失	(143)
三、追缴财产	(144)
四、应注意的几个问题	(145)
第四章 合同的履行	(146)
第一节 合同履行的基本原则	(146)
一、诚实信用原则	(147)
二、全面履行原则	(148)
(一)合同的履行主体	(148)
(二)合同履行的标的	(148)
(三)合同履行的期限	(149)
(四)合同履行的地点	(149)
(五)合同履行的方式	(150)
三、实际履行原则	(150)
四、协作履行原则	(152)
五、经济合理原则	(153)
第二节 合同履行的规则与程序	(153)

一、合同履行的规则	(153)
(一)履行主体	(153)
(二)履行标的	(154)
(三)代物清偿	(154)
(四)履行地点	(154)
(五)履行期限	(155)
(六)履行方式	(155)
(七)合同履行中的代位权和撤销权的行使	(155)
二、合同履行的程序	(156)
(一)交付	(156)
(二)验收	(156)
(三)结算	(158)
第三节 合同条款不明确的履行	(160)
一、标的物质量约定不明确的合同的履行	(162)
二、价款或报酬约定不明确的合同的履行	(162)
三、履行期限约定不明确的合同的履行	(163)
四、履行地点约定不明确的合同的履行	(163)
五、履行方式约定不明确的合同的履行	(163)
第四节 双务合同履行中的抗辩权	(164)
一、双务合同履行中的抗辩权概述	(164)
二、同时履行抗辩权	(165)
(一)同时履行抗辩权概述	(165)
(二)同时履行抗辩权的构成要件	(166)
(三)同时履行抗辩制度的适用范围	(167)
三、不安抗辩权	(169)
(一)不安抗辩权的概念	(169)
(二)不安抗辩权成立的条件	(170)
(三)不安抗辩权的行使	(170)
(四)不安抗辩权的效力	(171)
第五章 合同的变更和转让	(172)
第一节 合同的变更	(172)
一、合同变更概述	(173)
(一)合同变更的概念	(173)
(二)合同变更的法律特征	(173)
(三)合同的变更与合同的解除	(174)
二、合同变更的要件	(175)
三、合同变更的程序	(176)

(一) 双方协议变更合同的程序	(176)
(二) 裁判变更合同的程序	(177)
四、合同变更的法律效力	(178)
第二节 合同的转让概述	(178)
一、合同转让概述	(179)
(一) 合同转让的概念	(179)
(二) 合同转让的特点	(179)
(三) 合同的转让与合同的变更的区别	(179)
二、合同转让的要件	(180)
三、合同转让的程序	(181)
四、合同转让的法律效力	(181)
第三节 合同权利的转让	(182)
一、合同权利转让概述	(181)
二、合同权利转让与清偿代位的区别	(183)
三、合同权利转让的范围	(184)
四、合同转让的程序	(185)
五、合同权利转让的法律效力	(186)
第四节 合同义务的转让	(187)
一、合同义务转让概述	(187)
(一) 合同义务转让的概念	(187)
(二) 合同义务转让的法律特征	(187)
二、债务承担	(188)
(一) 债务的全部转让	(188)
(二) 并存的债务承担	(190)
第五节 合同权利义务的概括转让	(191)
一、合同权利义务概括转让的概念	(191)
二、合同转让	(191)
三、企业合并和分立引起的债权债务的转让	(192)
第六章 合同权利义务的终止	(193)
第一节 合同权利义务终止概述	(193)
一、合同权利义务终止的概念	(193)
(一) 履行终止说	(193)
(二) 债的消灭说	(193)
(三) 两阶段说	(193)
二、合同权利义务终止的法律特征	(194)
(一) 必须具备合同终止的法律事实	(194)
(二) 合同双方的权利义务因合同终止而消灭, 合同不再履行	(195)

(三)合同终止不能免除当事人的违约责任和赔偿责任	(195)
三、合同权利义务终止的原因	(195)
(一)合同已履行(包括不当履行、不履行)	(195)
(二)合同的解除	(196)
(三)抵销	(196)
(四)提存	(197)
(五)免除	(197)
(六)混同	(197)
(七)因期限届满而终止	(197)
(八)因无效或可撤销而终止	(197)
第二节 合同的解除	(197)
一、合同解除的概念	(197)
(一)合同解除的概念	(197)
(二)合同解除的法律特征	(198)
二、合同解除的类型	(199)
(一)单方解除和协议解除	(199)
(二)法定解除和约定解除	(200)
三、合同解除与合同撤销	(200)
四、法定解除	(201)
五、合同解除的程序	(202)
(一)法定解除的概念	(202)
(二)法定解除的条件	(202)
六、合同解除的程序	(204)
(一)协议解除的程序	(204)
(二)行使解除权的程序	(204)
(三)法院裁决的程序	(205)
七合同解除的效力	(205)
(一)合同解除与溯及力	(205)
(二)合同解除与恢复原状	(207)
(三)尚未履行的债务免除与不当得利返还	(208)
(四)合同解除与赔偿损失	(208)
第三节 合同的消灭	(209)
一、清偿	(209)
(一)清偿的概念	(210)
(二)清偿人	(210)
(三)清偿受领人	(211)
(四)清偿标的	(212)
(五)代物清偿	(213)

(六)清偿地	(213)
(七)清偿期	(214)
(八)清偿费用	(215)
(九)清偿的抵充	(215)
二、抵销	(216)
(一)抵销的概念	(216)
(二)抵销的要件	(216)
(三)抵销的方法	(218)
(四)抵销的效力	(218)
三、提存	(218)
(一)提存的概念	(218)
(二)提存的原因	(219)
(三)提存的条件	(219)
(四)提存的主体与客体	(220)
(五)提存的程序	(220)
(六)提存的效力	(221)
四、免除	(223)
(一)免除概说	(223)
(二)免除的方法	(223)
(三)免除的效力	(223)
五、混同	(223)
(一)混同概述	(223)
(二)混同的成立	(224)
(三)混同的效力	(224)
第七章 违约责任	(225)
第一节 违约责任概述	(225)
一、违约责任的概念和特点	(225)
(一)违约责任的概念	(225)
(二)违约责任的特点	(226)
二、归责原则	(228)
(一)归责原则的概念	(228)
(二)过错责任原则	(228)
(三)严格责任原则	(232)
第二节 违约责任构成要件	(234)
一、存在违约事实	(234)
二、当事人有过错	(235)
(一)过错作为责任构成要件	(236)

(二) 过错程度及对责任的影响	(237)
(三) 债务人对履行辅助人的责任	(238)
三、当事人的过错与违约事实之间有因果关系	(239)
第三节 违约责任与侵权责任的竞合	(240)
一、责任竞合的概述	(240)
(一) 责任竞合的概念	(240)
(二) 责任竞合的特点	(240)
二、区分违约责任与侵权责任的现实作用	(242)
(一) 侵权行为与违约行为	(242)
(二) 侵权责任和违约责任的区别	(242)
三、责任竞合的处理	(244)
(一) 我国法律对责任竞合的处理	(244)
(二) 违约责任与不当得利返还责任的竞合	(247)
第四节 承担违约责任的方式	(249)
一、强制履行	(249)
二、赔偿损失	(249)
三、支付违约金	(250)
四、解除合同	(251)
第五节 免责事由	(251)
一、免责条件	(251)
(一) 免责事由的概念	(251)
(二) 合同责任中的免责事由与侵权责任中的免责事由的区别	(252)
二、免责事由的种类和范围	(253)
(一) 不可抗力	(253)
(二) 意外事件	(257)
(三) 一方当事人不履行合同,完全是由于对方当事人的过错时, 可以免除责任	(258)
(四) 因货物本身的自然性质和合理损耗造成货物损失的,当事 人可以免责	(258)
第八章 合同的担保	(259)
第一节 合同担保概述	(259)
一、合同担保的概念和法律特征	(259)
(一) 合同担保的概念	(259)
(二) 合同担保的法律特征	(259)
二、合同担保的种类	(261)
(一) 人的担保	(261)
(二) 物的担保	(261)

(三)金钱担保	(261)
(四)反担保	(261)
第二节 保证	(262)
一、保证和保证人	(262)
(一)关于保证的界定	(262)
(二)保证的法律性质	(262)
二、保证合同	(263)
(一)保证合同的概念	(263)
(二)当事人	(263)
(三)保证合同的内容和形式	(265)
(四)保证合同的不成立、无效及所生责任	(266)
三、保证方式	(267)
(一)一般保证和连带责任保证	(267)
(二)单独保证和共同保证	(267)
四、保证担保的范围	(268)
五、债权人与保证人之间的关系	(268)
(一)债权人的权利	(268)
(二)保证人的权利	(269)
六、保证人与主债务人之间的关系	(271)
(一)保证人的求偿权	(271)
(二)保证人的代位权	(272)
七、保证责任的免除	(272)
第三节 抵押	(274)
一、抵押和抵押物	(274)
(一)抵押	(274)
(二)抵押物	(274)
二、抵押合同和抵押物登记	(275)
(一)抵押合同	(275)
(二)抵押物登记	(276)
三、抵押权担保的债权种类与范围	(277)
四、抵押的效力	(277)
(一)抵押权所担保债权的范围	(277)
(二)抵押权效力及于孳息	(278)
(三)抵押权与承租权	(278)
(四)对抵押权的涤除权	(278)
(五)抵押权从属于债权	(279)
(六)抵押权人的物权请求权	(279)
五、抵押权实现	(279)

(一)抵押权的实现方式	(279)
(二)抵押权实现的优先次序	(280)
(三)抵押权实现的特别法律规定	(280)
(四)抵押权实现后,为债务人抵押担保的第三人有追偿权	(280)
六、特殊抵押权	(280)
(一)最高额抵押权	(280)
(二)财团抵押权	(282)
(三)动产抵押权	(282)
第四节 质押	(283)
一、质押概述	(283)
二、动产质押	(284)
(一)动产质押的概念	(284)
(二)动产质押的设定	(285)
(三)动产质押担保的范围	(285)
(四)动产质押标的物的范围	(286)
(五)动产质押人的权利义务	(286)
(六)动产质押对于出质人的效力	(287)
(七)动产质押的消灭	(288)
三、权利质押	(288)
(一)权利质押的概念	(288)
(二)权利质押的设定	(288)
(三)权利质押的效力	(289)
(四)权利质押的消灭	(291)
第五节 留置权	(291)
一、留置和留置权概述	(291)
二、留置权的成立	(292)
(一)债权人依据合同占有债务人的动产	(292)
(二)债权未在清偿期内获得满足	(292)
(三)债权人享有基于占有的动产所生的债权	(293)
(四)债权人占有的动产必须是有财产价值的让与物	(293)
三、留置权的效力	(293)
(一)留置权担保的范围	(293)
(二)留置权及于留置物所有人的效力	(293)
(三)留置权及于留置权人的效力	(293)
四、留置权的消灭	(294)
第六节 定金	(294)
一、定金概述	(294)
二、定金合同	(296)