

总主编 王利明

21世纪民商法学系列教材



合同法教程

(第二版)

苏号朋 著

 中国人民大学出版社

21世纪民商法学系列教材

总主编 王利明

合同法教程

(第二版)

苏号朋 著

中国人民大学出版社
· 北京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

合同法教程/苏号朋著. —2 版. —北京: 中国人民大学出版社, 2011. 8
21 世纪民商法学系列教材
ISBN 978-7-300-14212-8

I. ①合… II. ①苏… III. ①合同法-中国-高等学校-教材 IV. ①D923.6

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 165225 号

21 世纪民商法学系列教材

总主编 王利明

合同法教程 (第二版)

苏号朋 著

Hetongfa Jiaocheng

出版发行 中国人民大学出版社

社 址 北京中关村大街 31 号

邮政编码 100080

电 话 010-62511242 (总编室)

010-62511398 (质管部)

010-82501766 (邮购部)

010-62514148 (门市部)

010-62515195 (发行公司)

010-62515275 (盗版举报)

网 址 <http://www.crup.com.cn>

<http://www.ttrnet.com>(人大教研网)

经 销 新华书店

印 刷 秦皇岛市昌黎文苑印刷有限公司

版 次 2008 年 3 月第 1 版

规 格 185 mm×260 mm 16 开本

2011 年 8 月第 2 版

印 张 29.25 插页 2

印 次 2011 年 8 月第 1 次印刷

字 数 667 000

定 价 49.00 元

版权所有 侵权必究 印装差错 负责调换

序

众所周知，民商法是市场经济的基本法，它以民事主体制度、物权制度、债与合同制度、知识产权制度以及各项商事特别制度等勾勒出市场交易的基本脉络。这也正是民商法与市场经济体制之间存在密切的内在联系的原因所在。民商法是私法，它调整平等主体之间的财产关系和人身关系，强调意思自治原则的指导地位；民商法是权利法，它以权利为基本的逻辑起点，又通过权利制度确认当事人的行为规则。

我国民商事立法虽然起步较晚，但自改革开放以来却取得了长足的进步，不仅有了起着民商事基本法作用的《民法通则》，而且还制定了大量的单行法、特别法，如《婚姻法》、《继承法》、《合同法》、《著作权法》、《商标法》、《专利法》、《公司法》、《证券法》、《信托法》、《保险法》、《票据法》、《海商法》、《企业破产法》，尤其是经过 13 年的努力，《物权法》今年已获通过并即将实施。另外，《侵权责任法》、《人格权法》也已纳入立法规划。可以说，有中国特色的社会主义市场经济的民商法律框架已经初步形成，而民法典在未来的出台更将为这一框架奠定坚实的核心。

如同国外的成熟经验一样，立法的每一步进展都离不开理论研究的支撑。二十多年来，我国民商法学研究在不断探索中，逐渐走出了计划经济时代的低迷，市场经济的不断发展和完善为我国民商法学者提供了广阔的历史舞台。如今，大量民商法学者参与国家立法、司法实践，为社会主义法治建设事业作出了重要贡献。更为可喜的是，越来越多的青年才俊投身于民商法事业，新一代的青年民法学者如雨后春笋般涌现出来，他们既有扎实的民商法功底、良好的学术素养，又有较高的外语水平，对国外的经验和最新发展动态比较了解，他们的许多研究成果令人耳目一新。从他们身上，我们看到了我国民商法学未来的希望。

中国法学会民法学研究会自成立以来，一直倡导严谨求实的学风，营造宽松的氛围，提倡百家争鸣的风气，并注重培养新人、提携后进。中国人民大学出版社立足于高等教育，以繁荣学术、服务教学为己任，是我国人文社

会科学教材的出版中心。由此，这两家机构决定合作推出全部由崭露头角的青年学者所撰写的“21世纪民商法学系列教材”。我们坚信，这一合作在推动我国民商法学的发展方面将是一次有益的尝试。

这套教材具有以下特点：第一，选题全面，规模宏大。不仅细分了传统民商法的各个部门，也包括了许多边缘学科，如民法哲学、民法的经济分析等，共计六十余种，可供不同层次、不同需要的读者选用。第二，体例新颖，结构完整。不仅打破传统教材的编写体例，而且还大胆引进英美法教材的编撰模式。每本教材除了体系化地讲授本门课程的基本内容之外，还穿插引用资料、案例或事例加以评析，每章之后还列出推荐学生进一步阅读的著述，并以本章的重点难点为主，采取各种题型考查学生对本章知识的掌握程度。第三，理论与实践相结合。不仅全面反映了最新的理论发展，而且深入讨论了实务中的热点、疑点、难点问题。教材中还特辟“理论研究”与“实务探讨”专栏，选取理论界和实务界的争议问题，列举各派观点，论证自己的主张。

应当注意的是，撰写一部好的教材绝非易事，其难度之大不亚于一部优秀的专著！虽然入选本系列的教材均是相关青年学者的精品之作，但其中的缺点在所难免。我们欢迎广大读者不吝指正，这也有助于这些青年学者的学术思想更趋成熟。

衷心祝愿我们早日完成建设社会主义法治国家的宏伟蓝图！在这一过程中，我们有充分理由期待青年学者们取得的更大成就。

是为序！



2007年9月

作者简介

苏号朋，男，1970年1月生，山东济宁人。1998年毕业于中国政法大学，获民商法学博士学位，同年至对外经济贸易大学法学院工作。2001年10月至2002年10月在美国威斯康星大学法学院从事合同法研究。现为对外经济贸易大学法学院民商法学系主任、教授、博士研究生导师，北京市重点学科“民商法学”的学科带头人，北京市精品课程“民法总论”的主持人。主要学术兼职为：中国消费者权益保护法学研究会理事、中国法学食品安全法治研究中心研究员、北京市法学会民商法学研究会常务理事、北京市法学会公益法学研究会常务理事兼秘书长、北京市法学会农村法治研究会常务理事、北京市房地产法学会理事。主要研究领域为：民法基础理论、合同法、消费者权益保护法、房地产法。已经发表学术论文80余篇，出版专著8部。

修订说明

本书第一版于2008年3月出版，至今已三年有余。在此期间，我国相关立法、司法与学术研究又有较大进展。另外，一些热心读者提出了修改建议，本人亦认为有必要继续改进、完善本书的内容，以便准确、及时地描述我国合同法制的最新发展。

本次修订是对原书内容的全面更新，主要工作包括：

第一，纳入了近三年来颁行的立法与司法解释的核心内容。近年来，我国民事立法较为活跃。自本书出版后，与合同法相关的立法与司法解释数量较多，其中最为重要者包括：《中华人民共和国侵权责任法》、《中华人民共和国保险法》（2009年修订）、《关于适用〈中华人民共和国合同法〉若干问题的解释（二）》、《关于审理民事案件适用诉讼时效制度若干问题的规定》、《关于审理物业服务纠纷案件具体适用法律若干问题的解释》、《关于审理城镇房屋租赁合同纠纷案件具体适用法律若干问题的解释》、《关于审理外商投资企业纠纷案件若干问题的规定（一）》、《关于审理旅游纠纷案件适用法律若干问题的规定》等。这些立法与司法解释要么规定了新的法律制度，要么对原已存在的法律制度进行了修改、补充和完善。本次修订最重要的工作就是加入上述立法与司法解释的核心内容，涉及合同的成立要件、悬赏广告的性质、格式条款、缔约过失责任、合同的生效要件、代位权、撤销权、清偿抵充、后合同义务、抵销、解除、提存、情势变更、违约责任、租赁合同等。经过此次修订，本书全面体现了至2011年7月底我国合同立法的进展情况。

第二，替换了部分案例。为了及时反映我国合同司法的进展，本次修订以近年来审理完结的案件替换了第一版中一些稍显陈旧的案例。通过这些最新的案例，读者可以直观地了解到，在当前社会、经济背景下，法官是如何适用法律解决合同纠纷的，也可以借此提高自己的法律应用能力。

第三，反映了学术研究的最新进展。立法与司法的发展必然引发学术研究的活跃。本书在修订过程中吸收了学者们的最新研究成果，并对第一版中的某些观点进行了必要的修正，以更为准确、及时地向读者表述合同法原理

2 合同法教程（第二版）

和法律规则的内容。

第四，调整了某些章节的结构。基于知识表达的需要，本书在修订过程中对某些章节进行了结构调整，主要表现在第四、六、十章，具体包括：在第四章增加了第一节“合同效力概述”，并对该章中的编排顺序进行了必要的改变；在第六章增加了第三节“情势变更对合同履行的影响”；在第十章增加了第一节“违约责任概述”和第六节“减价”。

经过此次修订，本书品质得到显著提高。不过，讹误之处恐难完全避免，尚祈读者批评指正。如有修改建议，请发电子邮件至 suhaopeng@163.com。

苏号朋

2011年8月3日

编写说明

合同法是主要调整市场交易的法律。因此,凡是市场经济发育完善的国家,必有发达的合同法。当然,因所属法系不同,各国在合同法的表现形式上存在着较大的差异。大陆法系国家的合同法主要包含在民法典之中,而英美法系国家的合同法则由为数众多的判例和少量的制定法组成。

中国自20世纪70年代末期开始实行的改革开放政策,尤其是社会主义市场经济体制的确立和发展,成为中国合同法发展与完善的动力。1999年10月1日,《中华人民共和国合同法》(以下简称《合同法》)的实施结束了《中华人民共和国合同法》、《中华人民共和国涉外经济合同法》、《中华人民共和国合同法》三足鼎立的局面,统一了市场交易规则,为合同纠纷的解决提供了较为完善的法律依据。当然,《合同法》还是我国学者进行合同法研究和法学院校从事合同法学教育的基本素材。

在《合同法》实施后,最高人民法院根据司法实践的需要,制定了十余件合同法领域的司法解释,进一步丰富了我国合同法的内容。另外,全国人大及其常委会也制定或修改了相当数量的、与《合同法》相关的立法,如《公司法》、《电子签名法》、《企业破产法》、《物权法》。可以说,我国目前已经建立起了体系较为完善、内容较为完备、基本适应中国市场经济需要的合同法。

毫无疑问,每一位市场参与者都应当了解一些合同法律知识,以知晓合同订立的程序、合同履行的要求、当事人各方在交易中的权利与义务、出现履行障碍时的法律救济方式。当然,对于从事法律实践工作的人员而言,全面掌握合同法,甚至对合同法进行深入的研究,都是很有必要的。

要学好合同法,就应当掌握合同法的基本原理、法律制度及其应用,将理论与实践紧密结合起来。本书力图为读者学好合同法提供帮助。作为一本教材,本书一方面是为读者提供丰富的合同法知识,另一方面是为读者提供学习合同法的方法。本书通过如下方面实现这一目标:

第一,全面反映我国合同法的最新进展。本书以《合同法》的内容为论

述重点，同时密切关注立法与司法的发展。为了向读者提供我国合同法的最新进展，本书使用的立法和司法解释截止到2008年2月底。

第二，注重对合同法原理的分析。合同法理论极为丰富，只有掌握了它们，才能更好地理解各种法律规则。因此，本书第一、二章用了较多篇幅分析了合同法律关系、合同的分类、合同法的基本原则。另外，在介绍各具体制度时，仍然注重对各种制度的理论分析，如对要约邀请的性质、合同解释的性质、情势变更原则的理论根据、债权人代位权与撤销权的性质、合同解释的溯及力、违约时的非财产损害赔偿等的探讨均体现了这一特点。本书在各章设有“理论研究”环节，专门研讨相关的理论争论问题。

第三，强调应用能力的培养。法律的生命力在于实践，学习法律的目的也是在于将其应用到实际工作中去。本书注重对合同法具体制度的构成要件、法律效果的分析，并且根据具体情况，指出了它们在适用时应当注意的问题。本书在各章设有“实务探讨”环节，目的就是为读者提供司法实践中常见的争议及解决方法。另外，本书编入了数量较多的案例，并辅以简洁的分析，从而使读者能够更为直观地体会合同法的适用。

另外要特别说明的是，本书一改我国法学教材以理论讲述为主的写作模式，采用了新颖的体例，非常有利于提高读者的学习兴趣与热情。除理论讲述外，本书还包括“理论研究”、“实务探讨”、“立法背景”、“典型案例评析”等栏目。另外，每章后面均有思考题。这种编写体例对于读者掌握合同法的内容是很有帮助的。

写好一本教材的难度并不亚于写好一本专著，我在写作本书时深刻地体会到了这一点。本书的撰写自2006年9月开始，本来预计在2007年5月完成，但因写作难度太大，直至2007年11月才最终完成。2008年1月、2月，我又对出版社提供的稿件清样进行了全面、细致的修改，进一步提高了本书的质量。在写作和修改过程中，我得到了对外经济贸易大学民商法学博士研究生宋崧和徐辉、法学硕士研究生李倩、李炜、潘颖颖、彭博、王阳、席雅雄以及法律硕士研究生付希贤、李可佳、吕宁、马平超、赵路的大力帮助，在此一并致谢。

虽然我在写作过程中非常谨慎，尽可能避免出现前后矛盾、观点错误或者词不达意的情况，但恐怕本书仍会存在不足之处，尚祈读者批评指正。如有修改建议，请发电子邮件至 suhaopeng@163.com。

苏号朋

2008年3月3日

本书法律、法规、司法解释缩略语

法律、法规、司法解释名称

缩略语

● 法律

- | | |
|-----------------------|-------------|
| 1. 《中华人民共和国民法通则》 | 《民法通则》 |
| 2. 《中华人民共和国合同法》 | 《合同法》 |
| 3. 《中华人民共和国物权法》 | 《物权法》 |
| 4. 《中华人民共和国侵权责任法》 | 《侵权责任法》 |
| 5. 《中华人民共和国公司法》 | 《公司法》 |
| 6. 《中华人民共和国合伙企业法》 | 《合伙企业法》 |
| 7. 《中华人民共和国中外合资经营企业法》 | 《中外合资经营企业法》 |
| 8. 《中华人民共和国担保法》 | 《担保法》 |
| 9. 《中华人民共和国拍卖法》 | 《拍卖法》 |
| 10. 《中华人民共和国招标投标法》 | 《招标投标法》 |
| 11. 《中华人民共和国证券法》 | 《证券法》 |
| 12. 《中华人民共和国保险法》 | 《保险法》 |
| 13. 《中华人民共和国电子签名法》 | 《电子签名法》 |
| 14. 《中华人民共和国城市房地产管理法》 | 《城市房地产管理法》 |
| 15. 《中华人民共和国消费者权益保护法》 | 《消费者权益保护法》 |
| 16. 《中华人民共和国票据法》 | 《票据法》 |
| 17. 《中华人民共和国产品质量法》 | 《产品质量法》 |
| 18. 《中华人民共和国海商法》 | 《海商法》 |
| 19. 《中华人民共和国信托法》 | 《信托法》 |
| 20. 《中华人民共和国企业破产法》 | 《企业破产法》 |
| 21. 《中华人民共和国继承法》 | 《继承法》 |
| 22. 《中华人民共和国土地管理法》 | 《土地管理法》 |
| 23. 《中华人民共和国律师法》 | 《律师法》 |
| 24. 《中华人民共和国建筑法》 | 《建筑法》 |

25. 《中华人民共和国电力法》 《电力法》
26. 《中华人民共和国劳动合同法》 《劳动合同法》
27. 《中华人民共和国民事诉讼法》 《民事诉讼法》
28. 《中华人民共和国公证法》 《公证法》
29. 《中华人民共和国食品安全法》 《食品安全法》
30. 《中华人民共和国涉外民事关系法律适用法》 《涉外民事关系法律适用法》
- 行政法规
 1. 《中华人民共和国电信条例》 《电信条例》
 2. 《中华人民共和国公司登记管理条例》 《公司登记管理条例》
 3. 《中华人民共和国中外合资经营企业法实施条例》
《中外合资经营企业法实施条例》
 4. 《中华人民共和国人民币管理条例》 《人民币管理条例》
- 司法解释
 1. 最高人民法院《关于贯彻执行〈中华人民共和国民法通则〉若干问题的意见》
《民法通则司法解释》
 2. 最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国合同法〉若干问题的解释（一）》
《合同法司法解释一》
 3. 最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国合同法〉若干问题的解释（二）》
《合同法司法解释二》
 4. 最高人民法院《关于审理融资租赁合同纠纷案件适用法律若干问题的解释》
《融资租赁司法解释》
 5. 最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国担保法〉若干问题的解释》
《担保法司法解释》
 6. 最高人民法院《关于审理技术合同纠纷案件适用法律若干问题的解释》
《技术合同司法解释》
 7. 最高人民法院《关于审理商品房买卖合同纠纷案件适用法律若干问题的解释》
《商品房买卖司法解释》
 8. 最高人民法院《关于审理建设工程施工合同纠纷案件适用法律问题的解释》
《施工合同司法解释》
 9. 最高人民法院《关于审理涉及国有土地使用权合同纠纷案件适用法律问题的解释》
《国有土地使用权合同司法解释》
 10. 最高人民法院《关于审理涉及农村土地承包纠纷案件适用法律问题的解释》
《农村土地承包纠纷司法解释》
 11. 最高人民法院《关于审理涉外民事或商事合同纠纷案件适用法律若干问题的解释》
《涉外民商事合同司法解释》
 12. 最高人民法院《关于审理民事案件适用诉讼时效制度若干问题的规定》
《诉讼时效司法解释》
 13. 最高人民法院《关于审理物业服务合同纠纷案件适用法律若干问题的解释》

《物业服务司法解释》

14. 最高人民法院《关于审理城镇房屋租赁合同纠纷案件具体适用法律若干问题的解释》

《租赁合同司法解释》

15. 最高人民法院《关于当前形势下审理民商事合同纠纷案件若干问题的指导意见》

《审理民商事合同的指导意见》

16. 最高人民法院《关于审理铁路运输人身损害赔偿纠纷案件适用法律若干问题的解释》

《铁路运输人身损害赔偿司法解释》

17. 最高人民法院《关于审理外商投资企业纠纷案件若干问题的规定（一）》

《外商投资企业纠纷司法解释一》

18. 最高人民法院《关于审理旅游纠纷案件适用法律若干问题的规定》

《旅游司法解释》

19. 最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定（一）》

《公司法司法解释一》

20. 最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定（二）》

《公司法司法解释二》

目 录

第一编 合同法总论

第一章 合同概述	3
第一节 合同的含义与特征	3
一、合同的含义	3
理论研究 劳动合同是否由《合同法》调整	6
二、合同的特征	7
三、合同与契约	7
第二节 合同的分类	8
一、有名合同与无名合同	8
二、诺成合同与实践合同	8
三、有偿合同与无偿合同	9
四、双务合同与单务合同	10
理论研究 双务合同与有偿合同、单务合同与无偿合同是否相互对应	11
五、要式合同与不要式合同	12
六、一时性合同与继续性合同	12
七、主合同与从合同	13
八、预约与本约	13
典型案例 仲某诉某房地产公司违反认购意向书纠纷案	14
九、束己合同与涉他合同	15
十、确定合同与射幸合同	16
十一、单一合同与复合合同	16
十二、国内合同与涉外合同	16
第三节 合同法律关系	17
一、合同法律关系的主体	17
二、合同法律关系的内容	18

典型案例 周某在某餐厅就餐丢失物品索赔纠纷案	21
三、合同法律关系的客体	22
四、合同法律关系的相对性	23
五、合同法律关系相对性的修正	23
立法背景 为第三人利益的合同	24
立法背景 第三人侵害债权制度	26
第二章 合同法概述	28
第一节 合同法的含义与特征	28
一、合同法的含义	28
二、合同法在法律体系中的地位	28
三、合同法的特征	29
第二节 合同法的发展历史	29
一、古代合同法	29
二、近代合同法	30
三、现代合同法	30
四、我国合同法的发展	31
立法背景 《合同法》的制定过程	31
第三节 合同法的基本原则	33
一、合同法基本原则的含义与功能	33
二、平等原则	33
三、合同自由原则	34
四、公平原则	35
五、诚实信用原则	35
六、合法性原则	36
七、公序良俗原则	36
典型案例 李某诉刘某借腹生子协议纠纷案	37
八、合同严守原则	37
九、鼓励交易原则	37
第四节 合同法的渊源	38
一、制定法	38
二、法律解释	39
三、习惯法	39
四、国际条约与国际惯例	39
第三章 合同的订立与成立	41
第一节 合同的订立与成立概述	41
一、合同订立与合同成立的关系	41
二、合同的成立要件	42
三、合同成立的约束力	44

第二节	要约	45
	一、要约的含义	45
	二、要约的构成要件	45
	三、要约邀请与要约的区别	46
	理论研究 要约邀请的性质	46
	典型案例 甲服装厂诉乙商场买卖合同纠纷案	48
	四、要约的形式	48
	典型案例 李某与某房地产公司买卖合同纠纷案	49
	理论研究 悬赏广告的性质	51
	五、要约的效力	52
	六、要约的撤回与撤销	53
	七、要约的失效	55
	理论研究 要约人、受要约人死亡或者丧失民事行为能力时要约 的效力	55
第三节	承诺	56
	一、承诺的含义	56
	二、承诺的构成要件	56
	三、承诺的形式	57
	四、承诺期间	58
	五、承诺的生效	59
	六、承诺迟到	59
	七、承诺的撤回	60
第四节	特殊的缔约程序	61
	一、竞争缔约	61
	典型案例 高某诉某拍卖公司拍卖纠纷案	62
	二、强制缔约	63
	理论研究 直接强制缔约义务与间接强制缔约义务	63
	典型案例 公交公司故意拒载违背强制缔约义务纠纷案	64
	三、采用格式条款缔约	65
	理论研究 异常格式条款	69
	实务探讨 格式之争	71
	四、交叉要约	72
	五、意思实现	72
	典型案例 穆某与某旅行社旅游合同纠纷案	73
	六、事实过程缔约	74
第五节	电子合同的订立	75
	一、电子合同的含义与分类	75
	二、电子合同的缔约当事人	76

	理论研究 电子代理人的性质	77
	三、电子要约	78
	四、电子承诺	79
	实务探讨 电子承诺的撤销	79
	五、电子合同的认证——电子签名	80
第六节	合同成立的时间与地点	81
	一、合同成立的时间	81
	典型案例 某厂诉某公司买卖合同纠纷案	82
	二、合同成立的地点	83
	三、电子合同成立的时间与地点	83
第七节	合同的内容与形式	84
	一、合同的内容	84
	二、合同的形式	86
	实务探讨 合同的特殊书面形式辨析	89
第八节	缔约过失责任	91
	一、缔约过失责任的含义	91
	二、缔约过失责任制度的发展	92
	立法背景 我国立法对缔约过失责任制度的确立	92
	三、缔约过失责任与侵权责任的比较	93
	四、缔约过失的类型	94
	理论研究 违反保护义务的缔约过失	95
	五、缔约过失责任的构成要件	95
	理论研究 缔约过失责任中“过失”的含义	96
	六、缔约过失责任的承担	98
	典型案例 徐某诉某房地产有限公司缔约过失责任纠纷案	98
第四章	合同的效力	101
第一节	合同效力概述	101
	一、作为法律评价结果的合同效力	101
	二、作为生效合同法律效果的合同效力	102
	理论研究 合同效力与合同约束力（拘束力）辨析	102
第二节	生效合同	104
	一、生效合同的含义	104
	二、合同的生效要件	104
	理论研究 标的可能、确定是否为合同的生效要件	105
	实务探讨 企业法人超越经营范围所订合同的效力	108
	实务探讨 批准、登记对合同效力的影响	111
	实务探讨 违反法定或约定形式的合同的法律状态	113
	三、生效合同的效力	114