

 合同法及司法解释实务丛书

HETONGFA JI SIFA JIESHI  
SHENPAN SHIWU

# 合同法及司法解释 审判实务 (上)

主编 唐德华 孙秀君

人民法院出版社  
THE PEOPLE'S COURT PRESS



合同法及司法解释实务丛书

HETONGFA JI SIFA JIESHI  
SHENPAN SHIWU

# 合同法及司法解释 审判实务 (上)

主 编 唐德华 孙秀君

副主编 童兆洪 王少南 杨浙京

倪寿明 张兰珍 张星磊

人民法院出版社  
THE PEOPLE'S COURT PRESS

## 图书在版编目 (CIP) 数据

合同法及司法解释审判实务/唐德华, 孙秀君主编. -北京:  
人民法院出版社, 2004. 3

(合同法及司法解释实务丛书)

ISBN 7-80161-723-1

I. 合… II. ①唐…②孙… III. 合同法-法律解释-中国  
IV. D923.65

中国版本图书馆CIP数据核字(2004)第011535号

## 合同法及司法解释审判实务(上下)

主编 唐德华 孙秀君

---

责任编辑 辛言 高林 刘璐 刘洪  
出版发行 人民法院出版社  
地 址 北京市朝阳区安慧北里安园甲9号(100101)  
电 话 (010) 65290579(责任编辑) 65290516(出版部)  
65290558 65290559(发行部)  
网 址 www.courtpress.com  
E-mail courtpress@sohu.com  
印 刷 保定市大丰彩印厂  
经 销 新华书店

---

开 本 890×1240毫米 A5  
字 数 1495千字  
印 张 53.5  
版 次 2004年4月第1版 2004年4月第1次印刷  
书 号 ISBN 7-80161-723-1/D·723  
定 价 118.00元(上下)

---

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装,请与出版社联系调换)

## 出版说明

《中华人民共和国合同法》(以下简称合同法)公布施行已有数年了。实践证明,合同法堪称立法范例,是一部保护合同当事人合法权益,调整和规范社会主义市场经济秩序的基本性的民事法律,对社会主义市场经济的健康发展,起到了重大的保障和促进作用。

合同法公布施行以来,全国人民代表大会常务委员会通过了《中华人民共和国政府采购法》、最高人民法院发布了《关于适用〈中华人民共和国合同法〉若干问题的解释》、《关于建设工程价款优先受偿权问题的批复》等司法解释;国务院发布了《中华人民共和国技术进出口管理条例》、《建设工程勘察设计管理条例》等行政法规;有关部委发布了《技术合同认定登记管理办法》、《技术进出口合同登记管理办法》、《建设工程勘察设计合同管理办法》等行政规章;国家工商行政管理总局和其他相关部委发布了《工业品买卖合同》、《建设工程施工合同》、《汽车维修合同》、《城市供用气合同》等合同示范文本。

上述法律法规、司法解释和行政规章,丰富了合同法的内容,细化了合同法总则和分则的具体法律适用。同时,近年来合同法实践中,也遇到了大量的新情况、新问题。这些都对合同法的研究与适用提出了新的更高的要求。

为了深入学习、研究和执行我国合同法律,我们组织了来自立法、司法、行政执法部门的专家、学者,共同编撰了《合同法及司

法解释实务丛书》。

这套丛书根据合同法及其配套司法解释和相关法律规定，结合近年来的实践经验，从条文释义、案例评析、疑难释解、审判实务、文本样式、适用指南、教程新编、理解与适用、新制度新问题以及合同陷阱防范与诉讼等方面，全方位、多层面地对现行合同法律进行阐释与适用研究。

这套丛书不仅对合同法明文规定的典型合同进行了比较深入的阐释研究，而且对我国其他法律法规中的单行合同以及无名合同，也进行了比较全面的阐释研究。同时，考虑到我国加入WTO以来，涉外民商事活动日益增多，愈发重要，在阐述和释义各类合同规定时，对其他国家的有关规定作了对比介绍，对涉外民商事合同也进行了比较系统的重点阐释研究。

这套丛书作为我国出版界关于合同法律及其司法解释实务研究与适用的最新之作，力求立法原意与司法解释精神相结合、学理性与实务性相结合，反映的内容与时俱进，凸现出其理论研究的深度和实践应用的可操作性。

希望本套丛书以其内容全面系统、新颖实用，体例编排科学、适用方便的诸多特色，成为广大读者理解与适用合同法及配套司法解释和相关法律的良师益友。

人民法院出版社

二〇〇四年四月

## 前 言

《中华人民共和国合同法》是我国第一部统一的合同法，也是一部调整和规范社会主义市场经济秩序的基本法律。这一法律的出台，使社会主义市场经济法律体系进一步完善了，维护市场经济的正常秩序有了重要的法律保障，实践证明，合同法的施行对我国经济健康的发展，起到了非常重要的促进作用。

市场经济具有两个显著特征，一是市场主体一律平等，二是市场行为讲求自愿公平、诚实信用。统一的合同法充分体现了市场经济的这两个特点。

统一的合同法与原有的三个合同法相比，赋予市场主体以广泛的权利和自由，使市场主体享有高度的意思自治，这充分体现了市场经济中的民主、平等、公正、公平的原则。为了贯彻在经济交往中权利义务相一致、有过错就有责任，统一的合同法对于当事人在缔约和履约过程中的责任作了更为具体、明确而严格的规定；为了强化诚实信用，弘扬商业信誉，维护正常的市场经济秩序，统一的合同法对行为过错、合同欺诈等规定了明确的法律责任；为了保证交易平等，合同自由，统一合同法对格式合同，解除合同作了必要的限制。

在合同法分则中，除了对一些传统的合同形式进行了更为明确、完善的规范之外，还对市场经济中出现的一些新型合同形式如融资租赁合同、行纪合同、居间合同等，也作了具体的法律规定，从而

使得各种市场行为都有法可依。

因此，无论从立法原则还是从立法体例、法律内容来看，这部合同法都堪称适应社会主义市场经济需要的、较为完善的法律。

诚实信用是市场经济的生命。如果一个社会的市场主体在经济活动中不守合同，不讲信用，交易双方对于对方能否履行合同缺乏信心，这个社会就会产生信用危机。而一旦存在信用危机，则势必导致市场活动萎缩，成交量下降，交易安全没有保障，市场经济就不可能正常生存、发展下去。因此，市场主体在市场行为中能否守合同、讲诚信，就成为建设社会主义市场经济体制成败的关键。合同法的出台，为建立市场经济法律新秩序提供了客观的基础。

深入贯彻合同法，使所有市场主体都能自觉履行合同，严格依法办事，这是当前和今后一个时期内市场经济活动中需要着重解决的问题。当前首要的任务仍然是需要大力宣传合同法，让全社会特别是从事市场经济活动的公民和法人了解和掌握合同法的基本内容，树立信守合同的意识。要使每一位市场主体意识到，信守合同、严格履约，就能建立起市场经济的信用，最终受益的是自己；反之，一旦市场信用丧失，当事人之间缺乏最起码的信任，人人自危，则最后受损害的也是全体市场参与者的利益。对合同负有监督职责的有关部门来说，尽忠职守，依法加大市场监督力度，严肃查处各种合同违法行为也是当前必不可少的一项重要工作；至于人民法院和仲裁机构在审理、裁决合同纠纷时，做到忠于法律和事实，实现公开公正，依法保护信守合同一方当事人的合法权益，使违约者承担应有的责任，更是维护社会正义，保证法律正确实施的关键所在。只有通过强化上述工作，才能使合同法严格执行，使全社会相信信守合同的不吃亏，使合同意识深入人心。

统一的合同法的诞生，是我国社会经济生活和法律生活当中的一件大事。这部法律虽然施行数年了，但从贯彻执行的实践看，对合同法立法精神和条文规定的理解和适用，尤其人们在合同意识方面仍存在诸多问题。为了深入学习贯彻合同法，强化人们合同观念，

来自立法、司法、执法部门的专家、学者共同编撰了这套《合同法及司法解释实务丛书》。

《合同法及司法解释审判实务》是本丛书之一。本书结合合同法及相关规定、民事诉讼法及相关司法解释（包括最高人民法院发布的关于民事证据的司法解释），分上、下两册对合同审判的实体和程序问题进行全面系统的阐释。在合同审判的实体部分，分别对审判实践中纠纷较多的有关合同案件的法律特征、成因与种类、当事人的权利义务、合同的效力与解除、违约责任的承担、纠纷的处理和审判实践中应特别注意的问题等诸层面作了专题论述；在合同审判的程序部分，对诉讼各阶段的相关程序、特别程序、执行程序 and 涉外程序的特别规定等；对合同纠纷诉讼管理、当事人地位的确定、证据运用、保全与先予执行、强制措施等；对合同诉讼中相关重大问题的认定均作了针对性的阐释性研究。

本书作为我国目前最新出版的合同法审判实务类书籍，具有内容全面系统、新颖实用，体例编排科学、实用性强等特色，希望能成为广大读者理解与适用合同法的良师益友。

书中不当之处，敬请批评指正。

唐德华

二〇〇四年四月



# 总 目 录

第一章	合同纠纷与合同诉讼·····	(1)
第二章	合同纠纷诉讼的主管与管辖·····	(39)
第三章	合同诉讼中对当事人地位的确定·····	(75)
第四章	合同诉讼中的证据·····	(118)
第五章	合同诉讼中的财产保全和先予执行·····	(199)
第六章	妨害合同诉讼的强制措施·····	(228)
第七章	合同诉讼的第一审程序·····	(266)
第八章	合同纠纷诉讼的第二审程序和审判监督程序·····	(447)
第九章	合同诉讼的督促程序·····	(538)
第十章	合同诉讼中的公示催告程序·····	(560)
第十一章	合同诉讼中对合同基本问题的认定·····	(585)
第十二章	合同诉讼中对合同成立的认定·····	(621)
第十三章	合同诉讼中对合同的效力的认定·····	(682)
第十四章	合同诉讼中对合同的履行的认定·····	(727)
第十五章	合同诉讼中对合同的变更和转让的认定·····	(758)
第十六章	合同诉讼中对合同的权利义务终止的认定·····	(775)
第十七章	合同诉讼中对违约责任的认定·····	(800)
第十八章	买卖合同案件审判实务·····	(835)
第十九章	供用电、水、气、热力合同案件审判实务·····	(878)
第二十章	赠与合同案件审判实务·····	(888)

---

第二十一章	借款合同案件审判实务·····	(901)
第二十二章	租赁合同案件审判实务·····	(912)
第二十三章	融资租赁合同案件审判实务·····	(935)
第二十四章	承揽合同案件审判实务·····	(950)
第二十五章	建设工程合同案件审判实务·····	(970)
第二十六章	运输合同案件审判实务·····	(987)
第二十七章	技术合同案件审判实务·····	(1018)
第二十八章	保管合同案件审判实务·····	(1045)
第二十九章	仓储合同案件审判实务·····	(1057)
第三十章	委托合同案件审判实务·····	(1066)
第三十一章	行纪合同案件审判实务·····	(1082)
第三十二章	居间合同案件审判实务·····	(1091)
第三十三章	担保合同案件审判实务·····	(1097)
第三十四章	合同诉讼的执行程序·····	(1229)
第三十五章	涉外合同诉讼程序的特别规定·····	(1376)
第三十六章	合同纠纷的仲裁·····	(1402)
相关法律规定	·····	(1451)
后 记	·····	(1663)

# 目 录

## 第一章 合同纠纷与合同诉讼

- 一、合同纠纷与其解决方式····· (1)
  - (一) 解决合同纠纷的各种程序或方式的基础前提····· (2)
  - (二) 诉讼外解决合同纠纷的方式和程序····· (4)
  - (三) 诉讼解决合同纠纷的程序····· (7)
  - (四) 影响合同当事人对解决合同纠纷程序与方式选择的相关因素····· (11)
- 二、合同诉讼概述····· (18)
  - (一) 合同诉讼的特征····· (19)
  - (二) 合同诉讼的意义····· (20)
- 三、合同诉讼的基本制度和原则····· (21)
  - (一) 审判权由人民法院行使原则和独立审判原则····· (21)
  - (二) 以事实为根据、以法律为准绳原则····· (23)
  - (三) 诉讼权利平等原则····· (25)
  - (四) 调解原则····· (27)
  - (五) 合议、回避、公开审判和两审终审制度····· (28)
  - (六) 使用本民族语言文字原则····· (32)
  - (七) 辩论原则····· (33)
  - (八) 处分原则····· (34)

(九) 法律监督原则 .....	(37)
------------------	------

## 第二章 合同纠纷诉讼的主管与管辖

一、合同诉讼的主管 .....	(39)
(一) 主管的概念 .....	(39)
(二) 合同纠纷诉讼的主管范围 .....	(40)
二、合同诉讼的管辖 .....	(41)
(一) 合同诉讼管辖的概念 .....	(41)
(二) 确定合同诉讼管辖的原则 .....	(42)
(三) 合同诉讼的级别管辖 .....	(43)
(四) 合同诉讼的地域管辖 .....	(48)
(五) 合同诉讼的移送管辖和指定管辖 .....	(58)
(六) 合同纠纷诉讼管辖异议和管辖恒定 .....	(59)
三、管辖权异议文书的制作 .....	(61)
(一) 管辖权异议书样式 .....	(61)
(二) 管辖权异议民事裁定书 .....	(65)
(三) 管辖权异议上诉民事裁定书 .....	(70)

## 第三章 合同诉讼中对当事人地位的确定

一、合同纠纷诉讼当事人 .....	(75)
(一) 合同纠纷诉讼当事人的概念和法律特征 .....	(75)
(二) 当事人的诉讼权利能力和诉讼行为能力 .....	(76)
(三) 确定合同纠纷诉讼当事人诉讼地位的意义 .....	(78)
(四) 合同诉讼当事人的范围 .....	(79)
(五) 当事人的诉讼权利和义务 .....	(80)
二、审判实践中原、被告诉讼地位的确定 .....	(86)
(一) 关于联营合同纠纷原、被告诉讼地位的确定 .....	(87)

(二) 关于承包、租赁经营合同纠纷原、被告诉讼地位的确定 .....	(90)
(三) 关于担保合同纠纷原、被告诉讼地位的确定 .....	(92)
(四) 关于涉及企业关、停、并、分的合同纠纷诉讼，原、被告诉讼地位的确定 .....	(96)
(五) 关于“其他组织”的诉讼地位问题 .....	(98)
(六) 关于主管部门和开办单位的主体资格问题 .....	(100)
三、合同纠纷诉讼中共同诉讼人地位的确定 .....	(102)
(一) 共同诉讼的概念及种类 .....	(103)
(二) 共同诉讼人诉讼行为的效力 .....	(104)
(三) 审判实践中确定共同诉讼的几种情况 .....	(104)
四、关于集团诉讼代表人的几个问题 .....	(109)
(一) 集团诉讼和集团诉讼代表人的概念及法律特征 .....	(109)
(二) 集团诉讼代表人的产生 .....	(110)
五、合同纠纷第三人诉讼地位的确定 .....	(111)
(一) 诉讼第三人的概念及法律特征 .....	(111)
(二) 第三人和其他诉讼主体的区别 .....	(113)
(三) 审判实践中，常见的确定第三人诉讼地位的几种情况 .....	(116)

## 第四章 合同诉讼中的证据

一、合同诉讼证据的概念和特征 .....	(118)
二、合同诉讼证据的种类和分类 .....	(119)
三、审查判断合同纠纷诉讼证据的原则 .....	(128)
(一) 实事求是的原则 .....	(128)
(二) 全面、客观分析的原则 .....	(129)
四、审查判断合同证据的方法 .....	(129)

(一) 具体分析、综合判断·····	(129)
(二) 通过开庭审理和当事人质证, 审查核实证据·····	(137)
五、对合同的审查判断·····	(139)
(一) 审查订立合同的主体是否合格·····	(140)
(二) 审查合同的主要内容是否合法·····	(142)
(三) 审查当事人的意思表示是否真实·····	(142)
(四) 对合同形式及审批手续的审查·····	(144)
六、合同纠纷诉讼中几种主要证据的特征及其运用·····	(145)
(一) 书证是合同纠纷诉讼的主要证据·····	(145)
(二) 当事人陈述脉络比较清楚, 是了解纠纷诉讼案件 全貌的基础·····	(146)
(三) 物证、鉴定结论是证明合同标的物质量的重要证 据·····	(148)
七、合同诉讼中收集、审查证据应注意的几个问题·····	(150)
(一) 明确证明对象·····	(150)
(二) 加重当事人的举证责任·····	(152)
(三) 不需要证明的证据·····	(157)
(四) 明确当事人举证和人民法院查证核实证据的关系 ·····	(157)
八、合同纠纷诉讼证据的保全·····	(158)
(一) 证据保全的概念·····	(158)
(二) 证据保全的条件·····	(159)
(三) 证据保全的程序和方法·····	(159)
附: 实践中常见的合同纠纷案件举证责任的范围 ·····	(160)
一、买卖合同纠纷案件举证范围·····	(160)
二、建设工程合同纠纷案件举证范围·····	(163)
三、运输合同纠纷案件举证范围·····	(165)
四、借款合同纠纷案件举证范围·····	(168)

五、技术转让合同纠纷案件举证范围·····	(171)
六、租赁合同纠纷案件举证范围·····	(175)
七、承揽合同纠纷案件举证范围·····	(176)
八、仓储合同、保管合同纠纷案件举证范围·····	(180)
各类合同案件举证须知·····	(184)
买卖合同纠纷案件举证须知·····	(185)
承揽合同纠纷案件举证须知·····	(186)
建设工程合同纠纷案件举证须知·····	(188)
运输合同纠纷案件举证须知·····	(189)
仓储合同、保管合同纠纷案件举证须知·····	(191)
租赁合同纠纷案件举证须知·····	(192)
借款合同纠纷案件举证须知·····	(194)
保险合同纠纷案件举证须知·····	(195)
技术合同纠纷案件举证须知·····	(196)

## 第五章 合同诉讼中的财产保全和先予执行

一、概述·····	(199)
二、财产保全·····	(200)
(一) 诉讼保全的适用条件和程序·····	(200)
附：诉讼保全民事裁定书样式·····	(203)
(二) 诉前保全的适用条件和程序·····	(207)
附：诉前财产保全民事裁定书·····	(210)
(三) 财产保全的请求范围和措施·····	(213)
(四) 财产保全的解除·····	(216)
附：解除财产保全民事裁定书样式·····	(217)
三、先予执行·····	(220)
(一) 先予执行的适用范围·····	(220)
附：先予执行民事裁定书样式·····	(221)

- (二) 先予执行的适用条件····· (225)
- (三) 财产保全与先予执行的复议····· (226)

## 第六章 妨害合同诉讼的强制措施

- 一、妨害合同诉讼的行为····· (230)
- 二、拘传····· (235)
- 附：传票样式····· (237)
- 附：拘传票样式····· (239)
- 三、罚款····· (242)
- 附：罚款决定书样式····· (243)
- 四、拘留····· (246)
- 附：拘留决定书样式····· (247)
- 附：执行拘留通知书样式····· (250)
- 附：提前解除拘留决定书样式····· (253)
- 附：提前解除拘留通知书样式····· (254)
- 附：复议决定书样式····· (258)
- 附：民事制裁决定书样式····· (261)
- 五、其他措施····· (263)
- (一) 训诫····· (263)
- (二) 责令退出法庭····· (264)
- (三) 发送司法建议书····· (264)
- 附：司法建议书样式····· (264)

## 第七章 合同诉讼的第一审程序

- 一、合同纠纷的起诉与受理····· (266)
- (一) 合同纠纷起诉条件····· (266)
- (二) 人民法院对起诉的审查与受理····· (269)



附：驳回起诉的裁定书样式·····	(274)
附：对原审驳回起诉的上诉案件民事裁定书样式 ·····	(278)
附：立案审批表样式·····	(283)
附：不予受理起诉民事裁定书样式·····	(285)
附：对原审不予受理的上诉案件民事裁定书样式 ·····	(288)
二、合同案件审理前的准备·····	(291)
（一）依法发送起诉状、答辩状·····	(292)
附：送达民事起诉状副本公告样式·····	(294)
（二）告知当事人诉讼权利义务·····	(295)
附：受理案件通知书样式（公民起诉的民事案件 用）·····	(297)
附：受理案件通知书样式（法人、其他组织起诉的 民事案件用）·····	(299)
附：受理起诉通知书样式（受理外国人的起诉用） ·····	(302)
附：受理起诉通知书样式（受理外国企业、组织的 起诉用）·····	(304)
附：应诉通知书样式（民事案件通知公民用）·····	(307)
附：应诉通知书样式（民事案件通知法人、其他组 织用）·····	(310)
附：应诉通知书样式（通知外国人应诉用）·····	(313)
附：应诉通知书样式（通知外国企业、组织应诉 用）·····	(316)
（三）依法组成合议庭·····	(318)
附：告知审判庭组成人员通知书样式·····	(320)
（四）审核诉讼材料、调查、收集必要证据·····	(322)
附：调查笔录样式·····	(324)