

中国民商法理解适用
与案例评析丛书 F 卷

● 编委会主任:马 原 江 平

● 主编:高 言 赵广成

合同法理解适用

与案例评析

人民法院出版社

中国民商法理解适用
与案例评析丛书 F 卷

合同法

理解适用与案例评析

编委会主任：马 原 江 平
主 编：高 言 赵广成
副 主 编：梁颖华 陈 健 曹德斌
翟业虎 侯雅峰

责任编辑 辛 言 金 凤 高晓林
姚力平 曹 欣 余立文
王凤林 王华平 刘希文
技术编辑 辛 叶 文 浩
封面设计 秋 夫 余 韵

中国民商法理解适用与案例评析丛书

编委会主任/马 原 江 平

合同法理解适用与案例评析

主编/高 言 赵广成

出版发行/最高人民法院人民法院出版社

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/65136849 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/保定市大丰彩印厂

开本/850×1168 毫米 大 32 印张/23.75 字数/596 千

版本/1996 年 9 月第 1 版 印次/1996 年 9 月第 1 次

印数/0001--7000 定价/36.00 元

书号/ISBN7--80056---471--1/D·543

版权所有 侵权必究

中国民商法理解适用与案例评析丛书 编辑委员会

主 任

- 马 原 中华人民共和国最高人民法院原副院长、中国法官协会副会长、法学教授
- 江 平 七届全国人大常委会法律委员会副主任，中国政法大学教授、民商法学博士生导师

委 员 (以姓氏笔划为序)

- 丁巧仁 江苏省高级人民法院副院长
- 于世平 天津市高级人民法院副院长
- 于建伟 北京市朝阳区人民法院副院长
- 于新年 最高人民法院出版社副编审
- 孔祥俊 国家工商行政管理局公平交易司、民商法学博士后
- 方 向 中华全国律协副秘书长、《中国律师》总编辑
- 文海兴 中国人民银行条法司、民商法学博士
- 王惠安 广东省高级人民法院民事审判庭、民商法学博士
- 王继安 河北省高级人民法院民事审判庭庭长
- 王柏山 吉林省四平市铁西区人民法院院长
- 王 军 山东省高密市人民法院院长
- 毛端稚 最高人民法院经济审判庭副庭级审判员
- 孙小虹 云南省昆明市中级人民法院院长
- 田景春 吉林省高级人民法院副院长
- 刘兰芳 北京市海淀区人民法院副院长
- 刘志新 最高人民法院经济审判庭副庭长

- 刘俊海 中国社会科学院法学研究所、民商法学博士
刘克希 江苏省人大常委会法规室主任
回沪明 最高人民法院人民法院出版社社长兼总编辑、编审
孙 权 吉林省白山市副市长
吕玉兰 辽宁省高级人民法院法律业大分校副校长
纪 敏 最高人民法院告诉申诉审判庭副庭长
李 凡 最高人民法院民事审判庭副庭长
李国荣 国荣律师事务所主任、中国政法大学客座研究员
闵治奎 最高人民法院人民法院出版社副社长、副编审
陈锡可 广东省湛江市中级人民法院副院长
邹川宁 山东省青岛市中级人民法院副院长
何 山 全国人大常委会法工委副局级巡视员
何 昕 北京市高级人民法院告诉申诉审判庭庭长
吴邦海 海南省海口市中级人民法院院长
沈庆中 江西省高级人民法院研究室副主任
张 勇 深圳市中级人民法院审判员、法学博士
张兰珍 中华全国律协常务理事、德州大公律师事务所律师主任
杨亚平 最高人民法院人民法院出版社副社长
杨振山 中国政法大学教授、民商法学博士生导师
施 文 海南省海口海事法院院长
柯昌信 湖北省武汉市中级人民法院副院长
奚晓明 最高人民法院经济审判庭副庭长
高圣平 中国煤炭工业进出口总公司法律事务部
郭星亚 深圳市星辰律师事务所主任、一级律师
曹守晔 最高人民法院研究室民经处处长
宿 迟 北京市第一中级人民法院副院长
曾嘉源 四川省高级人民法院办公室主任
傅长禄 上海市第一中级人民法院副院长
童兆洪 浙江省高级人民法院副院长
蒋志培 最高人民法院知识产权办公室副主任

序

社会主义市场经济是以先进技术武装起来的社会化、集约化、国际化、大生产的现代化市场经济，是以公有制成份为主，多种经济成份并存，倡效率、竞争，崇公正、共同富裕的社会主义性质的市场经济，具有中国特色。市场经济的运作离不开法律的规制，而民商法作为“将经济关系直接翻译为法律原则”、“以法律形式表现了社会生活条件的准则”的法律，是市场经济的主要法律体现和基本法律形态。市场经济法律的基本要素和框架已为民商法中的“主体法、权利法、行为法、责任法”所勾勒。

著名英国法律史学家亨利·梅因在其经典名著《古代法》中说：“一个国家文化的高低，看它的民法和刑法的比例就能知道。大凡半开化的国家，民法少而刑法多，进化的国家，民法多而刑法少。”这句名言虽非绝对真理，但却道出民商法以其独有的精神反映着社会进步和开化程度，民商法是否发达是整个社会文明程度高低表征的一个重要方面。因为，民商法促进市场的健全，民商法的发达有利于克服封建思想和小农意识，树立起适应现代社会的价值观念、效益观念、时间观念、信息观念；有利于社会主义民主政治建设；民商法的发达可以大力促进科学技术的发展，清除社会愚昧落后。

我国目前虽无民商法典，但民商法典的基本构架已基本为我国现行民商法律所充实。民法通则、经济合同法、技术合同法、涉外经济合同法、著作权法、专利法、商标法、反不正当竞争法、企

业法(含工业企业法、三资企业法等)、公司法、票据法、担保法、海商法、保险法、破产法、房地产法、继承法、婚姻法等民商事法律的公布施行,使其对社会经济生活的调整日益周延,使我国社会主义市场经济民商法律体系渐趋完备。

最高人民法院和有关理论界、实务界的专家、学者携手合作共同编撰的这套《中国民商法理解适用与案例评析丛书》,以现行有效的法律规范为基础,以问题解答与案例解析相结合的独特体例,对我国民商法的主要涵面作了较为全面的介绍和较为深入的分析,对民商事纠纷中的主要问题作了较为透彻的阐释。该套丛书有民商法总则、公司法、企业法、物权法、债权法、合同法、担保法、银行法、票据法、海商法、保险法、证券法、破产法、期货交易法、房地产法、著作权法、专利法、商标法、反不正当竞争法、继承法、劳动法、消费者权益保护法、人身权法、婚姻家庭法、民事诉讼法、仲裁法等二十六卷组成,是我国关于民商法理论与实务研究中第一套比较全面、系统和权威的书籍。我相信此套丛书的出版,对于促进各级人民法院依法审理民商事纠纷案件,提高司法、行政执法工作者和律师的民商法理论素养与实务水平,增强公民、法人等市场主体维护自身合法权益的自觉性,都会有所裨益。

马东

一九九六年八月

前 言

合同法是民商法的重要组成部分，调整民事主体间因合意而产生的法律关系。我国的合同法是一个以《民法通则》为中心，单行合同法和其他有关合同的法律、法规为补充的较为完整的体系，它对于保护当事人的意思自由、维护合同当事人的合法权益和发展社会主义市场经济有重要的意义。我国现行的合同法体系由以下几部分构成：

1. 民法通则

《民法通则》第五章第二节的“债权”部分主要是有关合同的规定，在第六章第二节还专门规定了违反合同的民事责任。在《民法通则》中主要规定了合同的成立、主要条款、合同的担保方法和违约责任。《民法通则》所规定的合同是一个含义最广的合同概念，规定的合同规则具有普遍的指导意义。《民法通则》与其他合同法律法规的关系是普通法与特别法之间的关系。

2. 经济合同法

经济合同法是调整合同当事人之间为实现一定的经济目的而发生的经济交往关系法律规范的总称。

《经济合同法》是1981年12月13日由第五届全国人民代表大会第四次会议通过的，并于1993年9月2日由第八届全国人民代表大会常务委员会进行了修改，为适应社会主义市场经济的需要对原来的规定进行了补充和完善。

除《经济合同法》外，国务院有关部门和各省、自治区、直

辖市根据《经济合同法》制定了多种经济合同的实施条例和细则，其中主要的合同法规有《建设工程勘察设计合同条例》、《建筑安装工程承包合同条例》、《中华人民共和国财产保险合同条例》、《工矿产品购销合同条例》、《农副产品购销合同条例》、《加工承揽合同条例》、《借款合同条例》、《仓储保管合同实施细则》、《铁路货物运输合同实施细则》、《公路货物运输合同实施细则》、《水路货物运输合同实施细则》、《航空货物运输合同实施细则》等。

3. 技术合同法

1987年6月23日，第六届全国人民代表大会常务委员会第21次会议通过了《中华人民共和国技术合同法》，于同年11月1日起施行。技术合同法的制定目的是为了推动科学技术的发展，促进科学技术为社会主义现代化建设服务，保障技术合同当事人的合法权益，维护技术市场秩序。1989年3月15日，经国务院批准，国家科学技术委员会发布了《中华人民共和国技术合同法实施条例》。《实施条例》是技术合同法的进一步充实和具体化，是技术合同制度的重要组成部分。

技术合同是民事主体间就技术开发、技术转让、技术咨询和技术服务事宜而明确相互权利义务关系的协议。技术合同法是调整技术合同关系的法律规范，适用于法人之间、法人与公民之间、公民之间就技术开发、技术转让、技术咨询和技术服务所订立的确立民事权利和义务关系的合同。当事人一方是外国的企业、其他经济组织和个人的技术合同，不适用《技术合同法》，要依照《涉外经济合同法》、《技术引进合同管理条例》及其《实施细则》的规定办理。

4. 涉外经济合同法

涉外经济合同指中华人民共和国的企业或者其他经济组织同外国的企业、其他经济组织或者个人之间订立的经济合同。为保

障涉外经济合同当事人的合法权益，促进我国对外经济关系的发展，国家陆续颁布了一系列与涉外经济合同有关的法律、法规，其中主要有《中华人民共和国涉外经济合同法》、《技术引进合同管理条例》、《对外合作开采海洋石油资源条例》以及《中外合资经营企业法》、《中外合作经营企业法》等法律、法规的有关内容。

国际货物运输合同，包括国际海上运输合同、国际航空运输合同、国际铁路和公路运输合同、国际多式联运合同。由于其在法律适用、违约责任等方面具有特殊性，因此，国际运输合同适用海商法、航空法、邮政法等法律的规定和我国参加的国际公约、协定，不适用《涉外经济合同法》。

5. 其他法律法规中有关合同的规定

除了上述的有关合同的几部主要法律之外，还有许多其他的法律法规涉及到合同。比如《专利法》中有关专利实施许可合同的规定、《商标法》中有关商标转让合同的规定、《担保法》中有关担保合同的规定、《城市房地产管理法》中有关房地产抵押、转让合同的规定、《城镇土地使用权出让和转让暂行条例》中有关土地使用权出让合同的规定等。

上述有关合同的法律法规构成了合同法律体系。在涉及到具体案件时要正确地把握整个合同法体系，使案件得到圆满解决，更好地发挥合同法在社会主义建设中的作用。

为了帮助法律职业者准确、全面理解合同法，我们以现行有效的合同法法律、法规、规章、司法解释等为基础，以实用问答和案例评析的形式对合同法作了较为透彻的阐释。书中不妥之处，敬请读者指正。

编著者

一九九六年八月

目 录

第一部分 合同法理解适用

一、合同与合同法.....	(1)
〔问 01〕：近些年来，我国关于合同立法的状况是怎样的？	(1)
〔问 02〕：我国现行《经济合同法》存在哪些需改进的地 方？	(3)
〔问 03〕：我国合同法的立法目的是什么？	(4)
〔问 04〕：我国合同法的基本原则是什么？	(5)
〔问 05〕：什么是合同？	(6)
〔问 06〕：合同具有哪些法律特征？	(6)
〔问 07〕：为什么要对合同进行分类？	(8)
〔问 08〕：什么是有名合同和无名合同？	(8)
〔问 09〕：什么是要式合同和不要式合同？	(9)
〔问 10〕：什么是即时清结合同和非即时清结合同？ ...	(9)
〔问 11〕：什么是诺成合同和实践合同？	(10)
〔问 12〕：什么是双务合同和单务合同？	(10)
〔问 13〕：什么是有偿合同和无偿合同？	(11)
〔问 14〕：什么是主合同和从合同？	(11)
〔问 15〕：什么是计划合同和非计划合同？	(12)
〔问 16〕：我国有关法律法规对合同的形式是怎样规定的？	

.....	(12)
〔问 17〕: 实践中常见的合同形式有哪些?	(13)
〔问 18〕: 合同的结构主要包括哪些内容?	(15)
〔问 19〕: 什么是合同的条款?	(16)
〔问 20〕: 我国法律对合同形式有什么规定?	(16)
〔问 21〕: 什么是合同的约定形式?	(17)
〔问 22〕: 什么是合同的法定形式?	(17)
〔问 23〕: 合同的法定形式与合同的约定形式有什么区别?	(18)
〔问 24〕: 在我国民商事立法中, 在对合同的形式进行修 改时, 应注意哪些问题?	(18)
〔问 25〕: 合同的条款一般应分为哪两类?	(19)
〔问 26〕: 我国《经济合同法》对经济合同的条款是怎样 规定的?	(20)
〔问 27〕: 根据我国有关法律法规的规定, 一般的民事合 同都应具备哪些条款?	(20)
〔问 28〕: 什么是合同的解释?	(21)
〔问 29〕: 关于合同的解释, 存在哪两种主张?	(22)
〔问 30〕: 在司法及有关实践中, 合同的解释应遵循哪些 规则?	(22)

二、合同的成立 (23)

〔问 31〕: 什么是合同的法律主体?	(23)
〔问 32〕: 什么是合同的经济主体?	(23)
〔问 33〕: 合同的法律主体与经济主体之间的关系形态有 哪几种?	(24)
〔问 34〕: 我国有关法律法规关于合同的主体有什么规定?	

.....	(24)
〔问 35〕：什么是合同的订立？订立合同有哪些阶段？	(27)
〔问 36〕：什么是要约？	(28)
〔问 37〕：根据我国的国内理论与实践，要约应具备哪些 要件？	(28)
〔问 38〕：要约与要约邀请有什么区别？	(29)
〔问 39〕：在我国合同实务中，悬赏广告是要约还是要约 邀请？	(30)
〔问 40〕：要约主要有哪些形式？	(30)
〔问 41〕：要约的法律效力包括哪些内容？	(31)
〔问 42〕：何谓要约的撤回？	(32)
〔问 43〕：何谓要约的撤销？	(32)
〔问 44〕：什么是要约的消灭？	(33)
〔问 45〕：要约消灭的原因主要有哪些？	(33)
〔问 46〕：在要约人死亡的情况下，如果受要约人不知其 死亡而作出承诺，对此应怎样处理？	(34)
〔问 47〕：什么是承诺？	(34)
〔问 48〕：一项有效的承诺，必须具备哪些要件？	(34)
〔问 49〕：承诺应采取什么样的形式？	(36)
〔问 50〕：将承诺的方式作为有效承诺的一般要件合适吗？ 为什么？	(36)
〔问 51〕：承诺应自何时生效？	(37)
〔问 52〕：何谓承诺的撤回？	(37)
〔问 53〕：对迟延承诺应怎样处理？	(38)
〔问 54〕：在合同实践中，有哪些比较特殊的承诺？	(39)

- 〔问 55〕：除一般的要约、承诺之外，合同订立的方式常见的还有哪几种？ (40)
- 〔问 56〕：在合同谈判中，其过错责任的承担有哪些情况？ (42)
- 〔问 57〕：以订货单订立合同，订货单必须符合哪些条件？ (43)
- 〔问 58〕：以拍卖方式订立合同的程序是怎样的？ (43)
- 〔问 59〕：合同成立必须具备哪些要件？ (44)
- 〔问 60〕：合同一般在何时何地成立？ (46)
- 〔问 61〕：当事人之间合同关系的成立，必须具备哪些条件？ (47)
- 〔问 62〕：合同成立与合同生效有什么区别？ (47)

三、合同的生效 (48)

- 〔问 63〕：什么是合同的生效？ (48)
- 〔问 64〕：应如何理解合同效力？ (49)
- 〔问 65〕：合同效力与“法律效力”、“法律约束力”有什么区别？ (50)
- 〔问 66〕：什么是合同效力的范围？ (51)
- 〔问 67〕：合同效力的对象范围包括哪些内容？ (51)
- 〔问 68〕：合同的生效必须具备哪些要件？ (53)
- 〔问 69〕：我国有关法律法规对合同当事人在缔约时的缔约能力有什么规定？ (54)
- 〔问 70〕：合同双方意思表示真实，其具体含义是什么？ (56)
- 〔问 71〕：合同不得违反法律或者社会公共利益，这一合同生效要件的具体内容是什么？ (58)

〔问 72〕：我国有关法律法规对合同内容的明确和可能有 什么具体要求？	(58)
〔问 73〕：什么是附条件的合同？	(60)
〔问 74〕：什么是附期限的合同？	(60)
〔问 75〕：什么是无效合同？	(61)
〔问 76〕：合同的无效，主要有哪些情况？	(61)
〔问 77〕：构成以“欺诈”手段订立合同中的“欺诈”的 要素有哪些？	(64)
〔问 78〕：什么是可撤销的合同？	(64)
〔问 79〕：哪些合同属于可撤销的合同？	(64)
〔问 80〕：有重大误解的构成要件有哪些？	(65)
〔问 81〕：因重大误解而订立的合同与因欺诈而订立的合 同有什么区别？	(66)
〔问 82〕：显失公平的构成要件有哪些？	(66)
〔问 83〕：对合同的审查，主要包括哪些方面的审查？	(67)
〔问 84〕：无效合同的提起，大致有哪些情况？	(67)
〔问 85〕：人民法院对无效合同的确认和处理，采取哪几 种方式？	(67)
〔问 86〕：合同被确认为无效后，将发生哪些后果？	(68)
〔问 87〕：在对合同的无效进行确认时，应注意哪些问题？	(71)

四、合同的转让、变更与解除

〔问 88〕：什么是合同的转让？	(72)
〔问 89〕：合同的转让与辅助履行有什么区别？	(72)

- 〔问 90〕: 合同的转让与第三方受益的合同有什么区别?
..... (73)
- 〔问 91〕: 合同转让与倒卖合同有什么区别? (73)
- 〔问 92〕: 根据我国有关法律法规的规定, 禁止转让的合
同有哪些? (74)
- 〔问 93〕: 合同转让必须具备哪些条件? (74)
- 〔问 94〕: 合同转让的程序是怎样的? (76)
- 〔问 95〕: 合同的转让有哪些类型? (76)
- 〔问 96〕: 什么是合同的变更? (77)
- 〔问 97〕: 在哪些情况下当事人可以对合同进行变更?
..... (78)
- 〔问 98〕: 什么是合同的解除? (79)
- 〔问 99〕: 合同解除必须具有哪些条件? (79)
- 〔问 100〕: 根据我国《经济合同法》的规定, 经济合同
的解除必须具备哪些条件? (80)
- 〔问 101〕: 根据我国《涉外经济合同法》的规定, 涉外
经济合同的解除必须具有哪些条件? (80)
- 〔问 102〕: 根据我国《技术合同法》的规定, 技术合同
解除应具备哪些条件? (81)
- 〔问 103〕: 合同的变更与解除有什么法律后果? (81)
- 〔问 104〕: 什么是合同变更与解除中的迟延履行责任?
..... (82)

五、合同的履行 (83)

- 〔问 105〕: 什么是合同的履行? (83)
- 〔问 106〕: 合同履行有什么含义? (83)
- 〔问 107〕: 合同履行应遵循哪些原则? (83)

〔问 108〕：在哪些情况下，可以排除实际履行原则的适用？	(87)
〔问 109〕：在合同履行中贯彻实际履行原则有什么重要意义？	(88)
〔问 110〕：在合同履行中，协作履行原则的具体要求是什么？	(88)
〔问 111〕：什么是合同的同时履行？	(89)
〔问 112〕：什么是合同的异时履行？	(89)
〔问 113〕：什么是合同的同时履行抗辩权？	(89)
〔问 114〕：合同同时履行抗辩权的成立要件有哪些？	(90)
〔问 115〕：什么是合同履行的不安抗辩权？	(91)
〔问 116〕：根据我国有关法律法规的规定，不安抗辩权的构成要件有哪些？	(91)
〔问 117〕：合同履行主要有哪些步骤？	(92)
〔问 118〕：什么是合同的担保？	(93)
〔问 119〕：合同的担保具有哪些法律特征？	(93)
〔问 120〕：我国合同的担保的形式有哪些？	(94)
〔问 121〕：什么是定金？	(94)
〔问 122〕：我国的定金担保具有什么特点？	(94)
〔问 123〕：定金与预付款有什么区别？	(95)
〔问 124〕：什么是保证？	(95)
〔问 125〕：我国的合同的保证担保有什么特点？	(96)
〔问 126〕：什么是留置？	(96)
〔问 127〕：我国合同的留置担保有什么特点？	(96)
〔问 128〕：合同的留置成立要件有哪些？	(97)
〔问 129〕：在合同担保中，留置权人有哪些义务？ ...	(97)