

合同

常见问题与对策

北京企业法律顾问协会 编
首钢总公司法律事务处

HETONG
CHANG JIAN WEN TI
YU DUI CE
HETONG
CHANG JIAN WEN TI
YU DUI CE

合同常见问题与对策

中国经济出版社

(京)新登字079号

责任编辑:张抒文

合同常见问题与对策

*

中国经济出版社出版发行

(北京市百万庄北街3号)

各地新华书店经销

北京市朝阳区北苑印刷厂印刷

*

850X1168毫米 1/32 20.125印张 500千字

1992年7月 第1版 1993年2月第2次印刷

ISBN 7-5017-1770-2/F·1169

定价: 13.00元

顾问: 高佐之 纪树翰 周奎正

主编: 谢建国 辛 杰

编委: 谢建国 辛 杰 苏彦英 胡宛如 张成泉 高金生
张明月

撰稿人 (以编写章节先后为序)

程晓君 辛 杰 张 桓 徐 毅 马志毅

樊 荣 张 楠 张之骥 姜迎久 张明月

刘小力 周若虹 崔利国 苏彦英 谢建国

刘家生 刘瑞华 戴家宏 腾亦农

前 言

随着经济体制改革的深入，企业各种经营活动开展的十分活跃，规范企业之间关系的经济合同和规范政府与企业之间关系的管理合同大量增加。合同已经成为我国国民经济建设和发展，政府实现经济管理不可缺少的手段和纽带。应该说，我们现在大多数合同的履行是好的，但也不可否认，在合同的签订、履行中还存在很多问题，导致了经济合同纠纷的大量发生，严重干扰了企业的正常经营。

为了宣传和推广合同法律知识，近年来出版了大量合同方面的著作，但是这些著作要么偏重于理论上的论述和分析，要么偏重于就事论事式的案例介绍，真正从理论与实践的结合上，从合同的具体操作上，对合同进行研究的书籍并不多见。为了弥补这一缺憾，我们组织一些长期从事合同法律研究和实践工作的同志，编写了这本《合同常见问题与对策》，以期能在这方面做一番有益的探索。

出现合同纠纷的原因是比较复杂的。一方面有社会原因，依法严格履行合同的大环境还没有形成。另一方面，是当事人主观方面的原因，合同在签订时就存在严重问题，为合同的履行埋下了祸根。目前，还有相当一部分企业，因缺乏合同签订方面的知识和经验，致使合同条款不全、合同内容不合法，甚至上当受骗、蒙受损失的现象时有发生。为了帮助企业更快更全面的掌握签订经济合同的知识和技巧，全面了解签订各种合同应注意的事项，我们在编著此书时，特别注重了实际操作方面知识的阐述，从实

践中出现的典型案例或谈判实例入手，引出各类经济合同、技术合同、涉外合同及其他合同在签订、履行中最普遍、最易发生的问题，然后从法律上、实践上对每一个具体问题的成因、后果进行精炼的分析，再根据分析，提出经过实践检验的、具有较强实用性、操作性的预防措施和补救办法。本书内容既有理论上的一般结论，也有实践经验的总结；既有大量的第一手实践材料，也有精辟和切中要害的分析和说明。本书文字简明易懂，阐述由浅入深，可读性强。企业厂长、经理、合同业务人员可以很快从该书中了解到合同方面的主要知识，迅速掌握签订合同的技巧，有效防止各种合同问题及纠纷的发生；律师及企业法律顾问可以从该书中获取有益的实践材料和经验，提高合同审查、代理、谈判的水平；法律研究人员也可以之作为有益的研究材料。

本书由于编写水平有限，可能有不妥之处，望广大读者提出宝贵意见。

编 者

一九九二年六月

目 录

第一编 经济合同

第一章 工矿产品购销合同

- 第一节 工矿产品购销合同的概念和特征····· (1)
- 第二节 工矿产品购销合同签订前的问题····· (3)
- 第三节 工矿产品购销合同签订中的问题····· (24)
- 第四节 工矿产品购销合同变更或解除中的问题·· (64)
- 第五节 工矿产品购销合同履行中的问题····· (75)
- 第六节 工矿产品购销合同纠纷的处理····· (81)

第二章 农副产品购销合同

- 第一节 农副产品购销合同的概念和特征····· (87)
- 第二节 农副产品购销合同与其他购销合同的划分
····· (89)
- 第三节 签订农副产品购销合同的主体资格····· (92)
- 第四节 农副产品购销合同中的质量问题····· (95)
- 第五节 农副产品购销合同中的货物验收····· (100)
- 第六节 依法拒收货物的处理····· (110)
- 第七节 农副产品购销合同的变更和解除····· (116)

第三章 加工承揽合同

- 第一节 加工承揽合同的概念和特征····· (122)

第二节	加工承揽合同签订中的问题·····	(123)
第三节	加工承揽合同履行中的问题·····	(134)
第四节	加工承揽合同变更中的问题·····	(140)
第四章	货物运输合同	
第一节	铁路货运合同·····	(146)
第二节	公路货运合同·····	(151)
第三节	水路货运合同·····	(153)
第四节	航空货运合同·····	(158)
第五节	联运合同·····	(160)
第五章	供用电合同	
第一节	供用电合同的概念和特征·····	(164)
第二节	供用电合同的常见问题·····	(165)
第六章	仓储保管合同	
第一节	仓储保管合同的概念和特征·····	(170)
第二节	仓储保管合同中的常见问题·····	(170)
第七章	财产租赁合同	
第一节	财产租赁合同的概念和特征·····	(181)
第二节	财产租赁合同签订前的问题·····	(182)
第三节	财产租赁合同签订中的问题·····	(185)
第四节	财产租赁合同履行中的问题·····	(195)
第八章	借款合同	
第一节	借款合同的概念和特征·····	(199)
第二节	借款合同的常见问题·····	(200)
第九章	财产保险合同	
第一节	财产保险的有关概念·····	(212)
第二节	财产保险合同的常见问题·····	(215)
第三节	发生意外灾害或责任事故后应注意的问题 ·····	(222)

第四节	保险合同的解除·····	(223)
第五节	投保方对保险工作的日常管理·····	(228)
第十章 建设工程施工合同		
第一节	建设工程施工合同的概念和特征·····	(230)
第二节	建设工程施工合同签订中的问题·····	(232)
第三节	建设工程施工合同履行中的问题 ·····	(241)

第二编 技 术 合 同

第十一章 技术合同的一般问题

第一节	技术合同的概念和特征·····	(249)
第二节	技术合同与经济合同的划分·····	(250)
第三节	技术合同的主体问题·····	(255)
第四节	技术合同内容的正确表述·····	(261)
第五节	技术合同磋商阶段的技术保密问题·····	(264)

第十二章 技术开发合同

第一节	技术开发合同的特征 ·····	(267)
第二节	委托开发、合作开发与技术成果权益的归 属和分享·····	(268)
第三节	技术开发中的风险问题·····	(274)

第十三章 技术转让合同

第一节	技术转让合同的概念和特征·····	(280)
第二节	可转让技术的范围问题·····	(280)
第三节	技术实施后经济效益的保证问题·····	(286)
第四节	技术多重转让之间的冲突问题·····	(287)

第十四章 技术咨询合同

第一节	技术咨询合同的概念和特征·····	(290)
第二节	顾问方的选择问题·····	(292)
第十五章	技术服务合同	
第一节	技术中介合同中的几个问题·····	(294)
第二节	技术培训合同中的问题·····	(297)
第十六章	专利技术合同	
第一节	专利技术合同的概念·····	(301)
第二节	专利技术合同的常见问题·····	(302)

第三编 对外经贸合同

第十七章 国际货物买卖合同

第一节	国际货物买卖合同的概念和特征·····	(320)
第二节	交易对象的选择·····	(321)
第三节	国际货物买卖合同签订中的问题·····	(327)
第四节	国际货物买卖合同的形式·····	(342)
第五节	国际货物买卖合同的修改·····	(346)
第六节	国际货物买卖合同中货物品质问题·····	(348)
第七节	国际货物买卖合同中货物包装问题·····	(359)
第八节	国际货物买卖合同中货物数量问题·····	(364)
第九节	国际货物买卖合同中货物交付问题·····	(366)
第十节	国际货物买卖合同中货物价格问题·····	(378)
第十一节	国际货物买卖合同中货款支付问题·····	(387)
第十二节	检验与索赔·····	(396)

第十八章 国际技术转让合同

第一节	国际技术转让合同的概念和特征·····	(414)
第二节	国际技术转让合同的内容和范围问题·····	(420)
第三节	国际技术转让实施方式问题·····	(428)

第四节	国际技术转让合同中价格与支付问题·····	(431)
第五节	验收条款中的两个问题·····	(434)
第六节	保证和索赔条款·····	(436)
第七节	技术侵权问题·····	(437)
第十九章 中外合资经营企业合同		
第一节	中外合资经营企业合同的概念和特征·····	(441)
第二节	中外合资经营企业合同的 条款及常见问题·····	(443)
第三节	中外合资经营企业合同的附件·····	(481)
第四节	中外合资经营企业的章程·····	(483)
第五节	签订中外合资经营企业合同的基本要求 ·····	(484)
第二十章 补偿贸易合同		
第一节	补偿贸易合同的概念和特征·····	(489)
第二节	补偿贸易合同的种类及内容·····	(494)
第三节	补偿贸易合同中当事人的权利与义务·····	(499)

第四编 其他合同

第二十一章 联营合同		
第一节	联营合同的概念和特征·····	(507)
第二节	联营项目的可行性与合同的效力问题·····	(508)
第三节	联营合同中的投资条款问题·····	(517)
第四节	联营体董事会问题·····	(525)
第五节	联营体的筹建问题·····	(527)
第六节	联营各方的利润分配和亏损负担问题 ·····	(528)
第七节	解散与清算问题·····	(530)

第八节	联营合同履行中的问题·····	(531)
第二十二章	承包经营合同	
第一节	承包经营合同的概念和特征·····	(535)
第二节	承包经营合同的主体问题·····	(542)
第三节	承包经营合同的标的问题·····	(547)
第四节	承包经营合同的风险及盈亏条款问题·····	(552)
第五节	承包经营合同的条款完善问题·····	(558)
第六节	承包经营合同的兑现问题·····	(563)
第七节	承包经营合同文本的规范化问题·····	(566)
第二十三章	租赁经营合同	
第一节	租赁经营合同的概念和特征·····	(573)
第二节	租赁经营合同双方的法律地位问题·····	(575)
第三节	租赁经营合同的客体问题·····	(576)
第四节	租赁经营合同的担保问题·····	(577)
第五节	租赁经营合同中的条款问题·····	(580)
第二十四章	企业兼并协议	
第一节	企业兼并协议的概念和特征·····	(583)
第二节	企业兼并协议的性质问题·····	(584)
第三节	企业兼并协议中被兼并企业的资产 状况问题·····	(587)
第四节	企业兼并协议中的兼并形式问题·····	(588)
第五节	企业兼并协议中的价款及支付方式问题 ·····	(589)
第六节	企业兼并协议中兼并双方状况的 说明和保证·····	(591)
第七节	企业兼并协议的生效问题·····	(592)
第二十五章	劳动合同	
第一节	劳动合同的概念和特征·····	(595)

第二节	劳动合同签订履行中的常见问题·····	(598)
第二十六章	注册商标的转让及使用许可合同	
第一节	商标权及其转让、使用许可的概念和特征 ·····	(612)
第二节	商标转让及使用许可中存在的问题·····	(614)
第三节	商标保护的措施及解决问题的方法·····	(625)

第一编 经济合同

第一章 工矿产品购销合同

第一节 工矿产品购销合同的概念和特征

工矿产品购销合同是企业之间实现工矿产品买卖关系的一种重要手段，它是联结生产、交换、分配、消费等各个经济环节，沟通全国各个部门、地区，实现国家经济和社会发展计划的最重要、最普通的一种经济合同。

工矿产品购销合同是购销合同的一种，它是指卖方（供方）依照约定，将一定数量的工矿产品交付给买方（需方），买方应当接受产品，并按约定支付货款的协议。工矿产品购销合同具有如下特征：

（一）工矿产品购销合同的标的物必须是有形物，即具有使用价值和交换价值，且在法律上不允许流通的有形的物质财产，如原材料、辅助材料、成品和半成品等。通过其他形式所表现的标的，不能构成购销合同。这是购销合同和其他经济合同的区别之一。如借款合同的标的是—定数量的货币，技术转让合同的标的是智力成果等。

（二）工矿产品购销合同的目的在于实现财产所有权或经营权的转移。即卖方将自己生产或经营的一定数量的物质财产有偿地转让给买方，并因此而丧失了对该财产的所有权或经营权；买

方支付一定价款，并因此获得了对该财产的所有权或经营权。工矿产品购销合同转移何种权利，主要依卖方的所有制性质决定。如果买卖双方都是全民所有制单位，则只转移经营权；如果卖方是集体所有制单位或个体工商户，则转移所有权。财产所有权或经营权的转移，是工矿产品购销合同区别于其他经济合同的最本质的特征。如财产租赁合同只是暂时转让财产的占有权、使用权；仓储保管合同只是暂时转让财产的占有权；加工承揽合同和建设工程承包合同是完成特定的工作，根本不属于转让财产的范畴；等等。充分地认识这一根本特征，对于正确理解工矿产品购销合同的概念，认真地订立和履行合同以及追究违反合同的责任都具有重要意义。

以上两点是所有购销合同都具有的特征，工矿产品购销合同除了具有一般购销合同的法律特征以外，还具有下列特点：

（一）工矿产品购销合同的标的物不是一般的物，而是矿产品和工业产品，即工业品生产资料和工业品生活资料。工矿产品和农副产品的性质不同，国家对它们的管理方法不同，反映在购销合同关系上也有所不同。工矿产品购销合同的这一特征，使它和农副产品购销合同区别开来。

（二）工矿产品购销合同具有计划性。国家对这些物资大体上分三类进行管理：一是由国家统一分配调拨，一般叫统管物资；二是由国务院有关部门分配调拨，一般叫部管物资；三是由地方管理的物资。国家对以上三种物资，允许一部分进行市场调节。属于指令性计划的产品的购销合同，必须按计划指标签订。

（三）工矿产品购销合同适用范围比较广泛。由于工矿产品种类繁多，在广大企业、农村经济组织、国家机关、事业单位、社会团体等单位之间，以及法人与个体经营户、农村承包经营户之间都可以签订这类产品的购销合同。购销的形式也多种多样，如供应、采购、购销协作和购销调剂等。

(四) 相当一部分工矿产品购销合同还有长期、分期、分批履行的特点。如以年度为例，根据年度产品分配计划签订，按旬、按月或按季交货。生产周期为一年以上的大型机械设备，合同的履行期限要根据实际需要，由双方商定。有条件的企业可以签订长期的工矿产品购销合同，实行定点、定期交货。

第二节 工矿产品购销合同签订前的问题

一、资信不清

合同的订立是履行的前提，为保证合同订立的有效、完备，合同订立前一定要做好一系列准备工作，特别是要选好合同对象。好的合同对象，能够信守合同，达到签合同的预期目的。而不讲信誉的合同对象，很可能使你计划落空，经济效益受到影响，甚至会带来重大损失。所以，在签订合同前，一定要注意合同对象的选择。在实际工作中，常有些合同业务人员在合同签订前忽视了合同对象的选择，对对象的资信情况不清，马马虎虎，草率从事，不了解对方是否具有法人资格，是否具有履约能力等，盲目签订合同，致使合同不能如期履行。总结合同失败的教训，可以看出，由于签约前对对方资信不清而造成合同无效或合同无法履行的情况占相当的比重。归纳起来，主要表现在以下几个方面：

1. 对方当事人无法人资格

案例：某建筑公司第一大队第二小队为完成向公司承包的工程任务，经大队负责人同意，与某水泥构件厂订立了一份购买5000块水泥预制板的经济合同，水泥构件厂供货后未及时索要货款。半年后，第二小队解散，水泥构件厂无从索要货款，即要求第一大队偿还。第一大队以自己不是法人，没有独立资金为由拒绝。水泥构件厂又要求建筑公司偿还，建筑公司以自己没有和水

泥构件厂签订合同为由拒绝偿还。为此,水泥构件厂向法院起诉,法院经调查确认该合同无效。

这一无效合同产生的原因之一是某水泥构件厂对第二小队的身份不清楚,不了解对方是否具有法人资格,盲目签约。经济合同法第2条明确规定,经济合同是法人之间为实现一定的经济目的,明确相互间权利义务关系的协议。这一规定首先确定经济合同的主体必须是法人,企业只有具备法人资格才能够以自己的名义对外签订经济合同。否则,不能对外签订经济合同。国家工商行政管理局《关于确认和处理无效经济合同的规定》中指出:不具备法人资格的社会团体和组织,以法人名义签订经济合同的,为经济合同的主体不合格。那么,什么是法人呢?《民法通则》第36条规定,法人是具有民事权利能力和民事行为能力,依法独立享有民事权利和承担民事义务的组织。该法还规定了法人应当具备的四个条件,即依法成立;有必要的财产或经费;有自己的名称、组织机构和场所;能够独立承担民事责任。《民法通则》第58条还规定,无民事行为能力人实施的民事行为无效。在上述案例中,某建筑公司是一级法人,第二小队是其下属的分支机构,不具备法人资格,没有独立的财产,不能以自己的名义对外承担民事责任,所以,其不能以本小队的名义对外签约,只能在经过某建筑公司授权后,以建筑公司的名义对外签约,合同才是有效的。水泥构件厂在没有对第二小队的身份了解清楚的情况下,就草率与之签约,第二小队也不了解自己不具有法人资格的法律地位,就随意对外进行法律行为,可见,双方当事人都是有过错的,各自应按过错的大小承担相应的法律责任。

2. 对方当事人超越经营范围

案例:1988年10月,某市粮食局与某市竹木制品厂签订了一份木材购销合同。按合同规定,粮食局预付了50%的货款计78000元。