

主编 刘文华

新合同法

实用问答

中国审计出版社

新合同法实用问答

刘文华 主编

中国审计出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

新合同法实用问答/刘文华主编—北京：中国审计出版社，
1999.4

ISBN 7—80064—751—X

I. 新… II. 刘… III. 合同法—法律解释—中国—问答
IV. D923.6—44

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (1999) 第 05608 号

新合同法实用问答

刘文华 主编

中国审计出版社

(北京市海淀区白石桥路甲 4 号)

原子能出版社印刷厂印刷

新华书店总店科技发行所发行 各地新华书店经销

*

850×1168 毫米 32 开本 17.6 印张 416 千字

1999 年 4 月第 1 版 1999 年 4 月北京第 1 次印刷

印数：1—10000 册 定价：30 元

ISBN 7—80064—751—X/D·180

認真貫徹執行
新合同法保護當
事人合法權益

江平

江平——全國人大法律委員會原副主任委員，
中國政法大學原校長，著名法學專家、教授。

中华人民共和国主席令

第十五号

《中华人民共和国合同法》已由中华人民共和国第九届全国人民代表大会第二次会议于 1999 年 3 月 15 日通过，现予公布，自 1999 年 10 月 1 日起施行。

中华人民共和国主席 江泽民

1999 年 3 月 15 日

前 言

随着社会主义市场经济的发展，随着改革开放的深入，一部统一的合同法终于问世了。1999年3月15日，这是我国法制史上值得纪念的日子。这一天，九届人大二次会议在北京闭幕；这一天，《中华人民共和国合同法》被审议通过。

《合同法》以平等主体之间的合意为出发点，它作为调整平等民事主体之间的交易关系的法律，规范合同的订立、合同的有效或无效，合同的履行、变更、解除、保全，违反合同的责任等问题，它是民法的重要组成部分，是我国一部重要的法律。新颁布的《合同法》对于维护交易秩序、保障合同自由、维护合同正义、保护当事人利益、促进经济发展、规范市场行为至关重要。

历经曲折之历程后，我国于1981年12月13日制定了建国后第一部合同法——《经济合同法》，尔后相继出台了《涉外经济合同法》及《技术合同法》。这三部合同法对我国经济的发展、法制的建设起到了重要作用，但由于其脱胎于计划经济体制，其时代的烙印随处可见。随着我国社会主义市场经济体制的逐步建立和完善，颁布新《合同法》是大势所趋。本部新《合同法》是新中国第一部统一《合同法》。

为帮助广大读者应用、理解及学习新《合同法》，本书采用最有针对性的一问一答的形式，突出重点、难点及热点。本书是审判人员及律师解决疑难案件的良师益友，是各类企业、事业单位，社会团体和组织，以及公民个人合理使用合同、避免契约纠纷的工具书，是涉讼人员应诉之宝，是广大经营管理人员、法学教

新合同法实用问答

学、研究及学习人员的参考资料，更是各届领导者快速掌握新《合同法》的指南性手册。

由于本书内容涵盖面大，编写时间仓促，故疏漏和不足之处在所难免、请读者不吝赐教。

中国人民大学法学院 刘文华

1999年3月25日

目 录

合同法修订概述	(1)
1. 新中国合同法律制度的发展经历了哪些过程？	(1)
2. 制定新的统一《合同法》的必要性是什么？	(3)
3. 建立新合同法律制度之必然性是什么？	(4)
4. 合同法在市场经济中的功能是什么？	(5)
5. 我国已有《经济合同法》、《涉外经济合同法》 和《技术合同法》，为什么还要制定统一的合同法？	(6)
6. 新《合同法》对防止合同欺诈，维护社会经济秩序、 保护债权人的合同权益，有什么新的规定？	(7)
一般规定	(9)
7. 新《合同法》的立法目的是什么？	(9)
8. 什么是合同及其特征？	(10)
9. 什么是意思自治？	(12)
10. 什么是合同的本质？	(13)
11. 如何理解新《合同法》中的公平正义原则	(15)
12. 为什么常常将诚实信用原则称为“帝王规则”	(17)
13. 为什么对当事人要禁止权利滥用	(19)

14. 鼓励交易的内容是什么? (20)

合同的订立 (22)

15. 对订立合同当事人的资格有何规定? (22)
16. 当事人是否可以委托代理人订立合同? (23)
17. 合同的形式有几种? (25)
18. 合同的书面形式有哪些? (26)
19. 合同一般包括哪些条款? (27)
20. 合同成立的要件是什么? (29)
21. 什么是要约及其构成要件? (30)
22. 什么是要约的法律效力? (32)
23. 什么是要约邀请? (32)
24. 如何区别要约和要约邀请? (33)
25. 要约何时生效? (34)
26. 何谓要约的撤回? (35)
27. 何谓要约的撤销? (36)
28. 对要约撤销有何限制? (37)
29. 何谓要约消灭? (37)
30. 什么是承诺及其构成要件? (39)
31. 什么是承诺的方式? (40)
32. 什么是承诺的表示方式? (41)
33. 承诺应当在何时到达要约人? (41)
34. 承诺期限从何时开始计算? (43)
35. 怎样才算合同成立? (44)
36. 合同成立与合同的生效有何区别? (44)
37. 何谓承诺生效的时间? (45)
38. 何谓承诺的撤回? (46)

39. 新《合同法》对逾期承诺有何规定？	(47)
40. 逾期承诺因不可归责于订约双方当事人的原因 出现时如何处理？	(48)
41. 承诺对要约的内容作实质性变更时，如何处理？	(48)
42. 承诺对要约的内容作出非实质性变更时，如何处理？	(49)
43. 承诺对要约内容进行非实质性变更不影响承诺 生效的立法背景是什么？	(50)
44. 如何认定确认书的效力？	(50)
45. 签字或盖章不在同一时间的，合同何时成立？	(51)
46. 如何确定合同成立的地点？	(52)
47. 签字或盖章不在同一地点的，如何确定合同 成立地点？	(54)
48. 新《合同法》中，怎样规定国家干预经济？	(54)
49. 采用格式合同，提供格式条款的一方应当遵循什么 原则？	(56)
50. 格式条款有什么法律特征？	(56)
51. 法律对提供格式条款一方有什么限制？	(57)
52. 格式条款的社会经济基础与功能是什么？	(58)
53. 格式条款的弊端是什么？	(58)
54. 什么情形格式条款无效？	(59)
55. 对格式条款的理解发生争议的，应如何解释？	(60)
56. 什么是缔约过失责任及其成立要件？	(61)
57. 缔约过失责任有几种类型？	(62)

58. 缔约过失责任的赔偿范围如何确定? (63)
59. 缔约过失责任与侵权责任有何区别? (63)
60. 订立合同过程中, 当事人违反保密义务承担损害赔偿责任的构成要件是什么? (64)
61. 保密义务与主合同义务有什么区别? (65)
62. 合同的拘束力主要体现在哪两个方面? (66)
63. 何谓合同的生效要件? (67)
64. 附生效条件的合同, 何时生效? (68)
65. 附期限的法律行为及效力是什么? (69)
66. 采用书面形式订立合同, 没有签字或盖章的, 当事人已经履行主要义务, 该合同的效力如何确定?
..... (70)
67. 怎样理解行为人具有相应的民事行为能力的要件?
..... (71)
68. 什么是无权代理? (72)
69. 因无权代理而订立的合同在本人没有作出追认之前其效力如何? (73)
70. 表见代理的构成要件是什么? (73)
71. 表见代理有几种类型? (74)
72. 代表与代理的区别是什么? (75)
73. 什么是无权处分行为及其特点? (75)
74. 什么情形下合同无效? (76)
75. 如何理解以欺诈、胁迫的手段订立合同? (76)
76. 如何理解恶意串通? (77)
77. 何谓免责条款? (78)
78. 在什么情形下, 合同可以变更或撤销? (79)
79. 何谓重大误解及其特征? (79)

80. 何谓显失公平及特征?	(80)
81. 什么是撤销权?	(81)
82. 什么情形下撤销权消灭?	(81)
83. 合同无效或者被撤销后的后果是什么?	(81)
84. 损害赔偿责任的构成要件是什么?	(82)
85. 什么是恶意串通合同及其特点?	(83)
合同的履行	(84)
86. 什么是当事人的通知义务?	(84)
87. 什么是当事人的协助义务?	(84)
88. 什么是当事人的保密义务?	(85)
89. 合同生效后, 合同的内容不确定的怎么办?	(85)
90. 合同中质量没有约定或约定不明, 怎么办?	(86)
91. 合同中对价款未作规定, 或约定不明, 怎么办?	(86)
92. 逾期提货或逾期付款的, 有何价格制裁规定?	(87)
93. 关于债务人向第三人履行债务问题, 新《合同法》 有何规定?	(88)
94. 何谓双务合同的同时履行抗辩权及其构成要件?	(89)
95. 同时履行抗辩权的适用范围?	(90)
96. 同时履行抗辩权的效力是什么?	(91)
97. 何谓先履行抗辩权?	(91)
98. 先履行抗辩权的本质是什么?	(92)
99. 先履行抗辩权与合同解除权的区别是什么?	(93)
100. 何谓不安抗辩权?	(94)

101. 不安抗辩权的适用条件是什么?	(94)
102. 不安抗辩权能产生几重效力?	(95)
103. 新《合同法》怎样规定了债权人的通知义务?	(96)
104. 何谓提前履行合同?	(98)
105. 什么是部分履行合同及其构成要件?	(98)
106. 部分履行合同的法律效力是什么?	(99)
107. 何谓代位权及其使用的条件?	(100)
108. 代位权有何法律效力?	(100)
109. 何谓债权人的撤销权及其构成要件?	(101)
110. 撤销权有何法律效力?	(102)
111. 新《合同法》对债权人的撤销权的行使期限有 何规定?	(103)
112. 法定代表人的变更是否影响已生效合同之效力?	(104)
合同的变更与转让	(105)
113. 什么是合同变更?	(105)
114. 合同变更有什么要件?	(106)
115. 合同变更有何法律效力?	(107)
116. 何谓债权转让及其法律特征?	(107)
117. 什么是合同债权转让的构成要件?	(108)
118. 不得进行转让的合同债权有几种?	(109)
119. 合同债权转让中, 让与人有何义务?	(110)
120. 新《合同法》关于合同债权转让的通知义务有何 规定?	(111)
121. 何谓合同的从权利?	(111)

目 录

122. 债权抵消应当符合什么要件?	(112)
123. 何谓债务承担?	(114)
124. 合同义务转让有哪些构成要件?	(114)
125. 债务的受让人取得的抗辩权有哪些内容?	(116)
126. 新《合同法》对债务转让的从债务有何规定?	(117)
127. 新《合同法》关于合同权利义务转让的手续问题 有何规定?	(118)
128. 什么是合同权利义务的概括转移?	(119)
129. 何谓当事人的分立?	(119)
130. 何谓当事人的合并?	(120)
合同的终止	(121)
131. 什么情形下, 合同终止?	(121)
132. 何谓合同的解除?	(121)
133. 何谓合同的抵消?	(122)
134. 法定抵消的行使须符合什么条件?	(123)
135. 何谓提存及提存的原因?	(124)
136. 提存使合同效力终止应具备什么条件?	(124)
137. 何谓后契约义务?	(125)
138. 何谓合同的协议解除?	(126)
139. 何谓合同的约定解除?	(127)
140. 什么情形下, 当事人可以解除合同?	(127)
141. 什么是不可抗力?	(128)
142. 预期违约的构成要件是什么?	(128)
143. 预期违约具有什么法律效力?	(129)
144. 何谓迟延履行?	(130)

145. 合同解除有何效力?	(131)
146. 何谓合同债务的法定抵消?	(132)
147. 合同债务的法定抵消应符合什么条件?	(132)
148. 什么是合意抵消及其条件?	(132)
149. 什么情形下, 债务人可以将标的物提存?	(133)
150. 提存具有什么法律效力?	(133)
违约责任	(135)
151. 何谓违约责任?	(135)
152. 违约责任有什么特性?	(135)
153. 什么是违约损害及特点?	(136)
154. 预期违约有什么法律特征?	(137)
155. 什么是强制实际履行及其构成要件?	(137)
156. 什么情形下, 不适用强制实际履行?	(138)
157. 什么是定金及其构成要件?	(139)
158. 定金对受定金方有何效力?	(140)
159. 定金对定金方有何效力?	(141)
160. 何谓违约金及其特性?	(142)
161. 定金和违约金有什么区别?	(142)
162. 违约金有什么特点?	(143)
163. 违约金责任的成立有什么条件?	(144)
164. 什么是法定的违约损害赔偿及其法律特征?	(144)
165. 什么是法定损害赔偿的构成要件?	(145)
166. 不可抗力有什么效力?	(146)
167. 当事人一方因不可抗力不能履行合同的, 应履行 什么义务?	(147)

目 录

168. 什么是减损规则及适用条件?	(148)
169. 减损规则有什么法律效力?	(148)
170. 什么是双方违约及其构成要件?	(149)
171. 什么是第三人原因的违约责任及其构成要件?	(149)
172. 什么是侵害责任权及其构成要件?	(150)
173. 什么是加害给付及其构成要件?	(151)
174. 什么是合同的监督?	(151)
175. 合同纠纷解决的司法途径是什么?	(152)
176. 什么情形下,当事人可以向中级法院申请撤 销裁决?	(153)
买卖合同	(154)
177. 什么是买卖合同及其特征?	(154)
178. 买卖合同应当具有的条款有哪些?	(154)
179. 买卖标的物须符合什么条件?	(155)
180. 何谓权利瑕疵担保?	(156)
181. 买卖合同的标的物之所有权何时转移?	(156)
182. 买卖合同中,买受人的主要义务是什么?	(157)
183. 出卖人转移的财产权有几种?	(157)
184. 出卖具有知识产权的标的物,该标的物的知识 产权属于哪一方?	(158)
185. 买卖合同中,出卖人逾期交货怎么办?	(160)
186. 买卖合同中,出卖人提前交货怎么办?	(160)
187. 当事人未约定标的物交付期限或约定不明的, 怎么办?	(161)
188. 订立合同前,标的物已为买受人占有,什么时间	

- 为合同生效时间? (162)
189. 新《合同法》对标的物交付地点有何规定?
..... (162)
190. 标的物的毁损灭失风险的转移原则是什么?
..... (163)
191. 因买受人的过错致使标的物不能按期交付, 毁损
灭失的风险由谁来承担? (164)
192. 何谓利益承受及危险负担? (165)
193. 路货买卖中, 毁损灭失的风险由谁承担? (166)
194. 当事人没有在法定或约定的标的物交货地点交付
或收取标的物, 当事人应承担什么责任? (166)
195. 出卖人没有依约交付与标的物有关的单证及资料的,
标的物毁损、灭失的风险由谁承担? (167)
196. 在我国, 哪些人可以成为买卖合同的出卖主体?
..... (167)
197. 买卖合同中, 标的物质量问题最为复杂, 为什么?
..... (168)
198. 出卖人提供的标的物质量不符合要求, 出卖人应
承担什么责任? (169)
199. 何谓权利瑕疵担保责任? (170)
200. 权利瑕疵存在的法律后果是什么? (171)
201. 买受人明知标的物存在权利瑕疵的法律后果
是什么? (171)
202. 买受人知悉权利瑕疵的途径是什么? (172)
203. 权利瑕疵担保责任有何特征? (172)
204. 什么是买卖合同中的同时履行抗辩权? (173)
205. 买卖合同中, 标的物的质量如何确定? (174)