

中国合同法实务操作丛书

丛书总主编/肖学文 张文新

WU MING HE TONG

无名合同

主编：王金凤



中国民主法制出版社

合同法实务操作丛书

无名合同

主 编：王金凤

编写人员：关德东 刘显明 刘红霞
贾汝昌 高翠林 吕 勇
干维虹 范志敏 纪丰伟
许 苓 蓝 宝 陈燕芝

中国民主法制出版社

图书在版编目(CIP)数据

无名合同/王金凤主编. —北京:中国民主法制出版社,
2003.5

(中国合同法实务操作丛书)

ISBN 7-80078-771-0

I. 无... II. 王... III. 合同-基本知识-中国
IV. D923.6

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 034911 号

书名/无名合同

WUMING HETONG

作者/王金凤 主编

出版·发行/中国民主法制出版社

地址/北京市丰台区玉林里 7 号(100054)

电话/63056983 63292534(发行部)

传真/63056975 63056983

经销/新华书店

开本/32 开 850 毫米×1168 毫米

印张/13.875 字数/354 千字

版本/2003 年 9 月第 1 版 2003 年 9 月第 1 次印刷

印刷/河北衡水冀峰印刷股份有限公司印刷

书号/ISBN 7-80078-771-0/D·662

定价/25.00 元

出版声明/版权所有,侵权必究。

(如有缺页或倒装,本社负责退换)

丛书编委会

主 编：肖学文 张文新
常务主编：来 奇
副主编：石兰太 杨玉成 蓝 宝 关德东 王金凤 张继文
刘红霞 肖学治 王小莹 王成军 张久荣 狄佳巍
编 委：肖学文 张文新 来 奇 石兰太 狄佳巍 杨玉成
蓝 宝 关德东 王小莹 王金凤 张继文 张建平
肖学治 周 倩 冯 蕾 陈其寿 刘显明 梁士斌
林立章 王成军 武泽斌 罗秀好 林 阳 叶尤刚
顾建明 程国强 熊绍文 刘红霞 韩 青 梁华辉
王晓红 刘征宇 张立丽 张久荣 郭文莉 张晓亮
杨 珂 陈继辉 原 洁 胡 昭 陈贵阳 关 键
高翠林 赵又红 宋红谋 刘红章 王 磊 吕 勇
于 阳 丁 力 关 云 赵慧君 杨燕萍 关 琳
闫 勤 吴广仁 于维虹 杨 俊 马成光 郝伟奇
田抒晖 王 昕 张 龄 范志敏

丛书前言

不管你何人,自然人也好,法人和非法人也罢,只要存在于市场经济运行机制中,每发生一种社会关系,或建立一种交易关系,最为自由、最为安全、最为平等、最为有效的手段,除了合同,恐怕在当今世界还没有出现另一个适合的东西。

合同所具备的平等性、自由性、权利性、法律性、有序性说明,在我国建立社会主义市场经济体制的今天,每一个人都少不了合同,谁也离不开合同。合同就是财富,合同就是信誉……

为了让广大读者学好、用好 1999 年 3 月 15 日通过的《中华人民共和国合同法》(以下简称《合同法》),更好地解决读者在谈判、签订、履行、管理合同所遇到的实际问题,我们在总结《合同法》实施以来实践中所遇到的难点、热点、疑点等问题的基础上,编写了《中国合同法实务操作丛书》。本丛书以内容精、质量高为目标,以学习多家之长为基础,以针对实施中的问题为落脚点,全面展示其后来取胜的优势。

本丛书以准确阐述《合同法》的基本内容和基本原理为重点,详尽介绍市场经济中主要合同的基本知识要点,实施中的陷阱与风险防范,合同范本,典型案例评析和相关法律、法规、规章及司法解释。本丛书包括《买卖合同》、《供用电、水、气、热力合同》、《借款合同》、《租赁合同》、《融资租赁合同》、《承揽合同》、《建设工程合同》、《委托合同·行纪合同·居间合同》、《运输合同》、《赠与合同·保管合同·仓储合同》、《技术合同》、《保险合同》、《电子合同》、《担保合同》、《国际贸易合同》、《无名合同》等 16 本。

本丛书由国家机关、政法院校和律师事务所的部分专家、学者

和具有丰富经验的实际工作者编写而成。在写作上有如下特点：

其一，以《合同法》为准则，简明扼要、深入浅出地精解各类合同的基础知识，这是合同秩序运行的立足点，也是本套丛书只解释“是什么”，而不问“为什么”的特色。为了让读者全面了解某些合同知识的历史沿革，书中个别地方还援引了部分废止的法律法规，敬请广大读者在运用中甄别。

其二，以实用和操作为目的，突出以理论指导应用与操作的特色。《合同法》的关键在于应用，本套丛书充分体现了《合同法》的实用性，让读者能够直接了解和感受在实践中如何应用、操作合同。

其三，以最新的资料为亮点（截至2003年5月），把读者们所需要的最新的典型案例、最新的法律法规、最新的示范文本格式、最新的司法解释等一一呈现出来，以便及时解决合同的热点、难点、疑点问题。

由于水平所限，本书如存在不妥之处，敬请广大读者批评指正。

《中国合同法实务操作丛书》编写委员会

2003年6月30日

目 录

| | |
|-------------------------|----|
| 第一章 无名合同概述 | 1 |
| 一、无名合同的概念 | 1 |
| 二、无名合同的种类 | 1 |
| (一)准无名合同 | 2 |
| (二)纯无名合同 | 2 |
| (三)混合合同 | 2 |
| (四)联立合同 | 3 |
| 三、无名合同的法律适用 | 3 |
| (一)适用总则的规定 | 4 |
| (二)参照合同法分则或者其他法律最相类似的规定 | 4 |
| (三)合同约定 | 4 |
| (四)根据无名合同的具体情况确定 | 4 |
| 四、无名合同的订立 | 5 |
| (一)要约 | 5 |
| (二)承诺 | 6 |
| 五、无名合同的履行 | 7 |
| (一)履行 | 7 |
| (二)违约 | 8 |
| (三)违约救济 | 10 |
| 六、无名合同的变更、转让和终止 | 10 |
| (一)变更 | 10 |
| (二)转让 | 10 |
| (三)终止 | 11 |

| | |
|-----------------|-----------|
| 七、无名合同的格式条款 | 11 |
| (一)格式条款概述 | 11 |
| (二)格式条款的规制制度 | 15 |
| 第二章 旅游合同 | 17 |
| 一、旅游合同概述 | 17 |
| (一)旅游合同的概念 | 17 |
| (二)旅游合同的法律特征 | 18 |
| (三)旅游合同的性质 | 18 |
| (四)旅行社的主体资格 | 19 |
| (五)旅游合同的种类 | 20 |
| 二、旅游合同的订立 | 21 |
| (一)旅游合同订立的概念 | 21 |
| (二)旅游合同订立的原则 | 21 |
| (三)旅游合同订立的程序 | 22 |
| (四)旅游合同的内容 | 23 |
| 三、旅游合同的履行 | 26 |
| (一)旅游合同履行的概念 | 26 |
| (二)旅游合同履行的原则 | 26 |
| (三)旅游合同履行的担保 | 27 |
| 四、旅游合同的变更和解除 | 29 |
| (一)旅游合同的变更 | 29 |
| (二)旅游合同的解除 | 31 |
| 五、旅游合同当事人的权利和义务 | 34 |
| (一)旅游业者的权利义务 | 34 |
| (二)旅游者的权利义务 | 39 |
| 六、旅游合同的违约责任 | 40 |
| (一)旅行社的违约责任 | 40 |
| (二)旅游者的违约责任 | 41 |

| | |
|------------------------------|-----------|
| (三) 旅游合同中的损害赔偿问题 | 41 |
| (四) 法律对旅游合同中免责条款的控制 | 42 |
| 七、旅游合同的法律、法规及相关政策 | 43 |
| (一) 中国旅游业的法律环境及其构成 | 43 |
| (二) 中国的旅游法律 | 44 |
| (三) 旅游企业经营管理中的法律制度 | 47 |
| 八、旅游合同对旅游者权益的保护 | 67 |
| (一) 旅游者权益的范围 | 67 |
| (二) 旅游者权益的保护 | 69 |
| 九、签订旅游合同应注意的问题 | 71 |
| (一) 签订国内旅游合同应注意的问题 | 71 |
| (二) 签订涉外旅游合同应注意的问题 | 72 |
| 第三章 储蓄合同 | 74 |
| 一、储蓄合同概述 | 74 |
| (一) 储蓄合同的概念 | 74 |
| (二) 储蓄合同的法律特征 | 74 |
| 二、储蓄合同的内容 | 77 |
| (一) 储蓄合同的成立和存款凭证的主要条款 | 77 |
| (二) 储蓄合同当事人的权利与义务 | 78 |
| (三) 挂失 | 81 |
| (四) 储蓄合同的消灭 | 82 |
| 三、存单案件的审理 | 83 |
| (一) 存单案件概述 | 83 |
| (二) 存单案件的种类 | 84 |
| (三) 存单案件的处理原则 | 84 |
| (四) 非法金融机构和非法金融业务活动的取缔 | 86 |
| 第四章 借用合同 | 87 |
| 一、借用合同概述 | 87 |

| | |
|---------------------------|------------|
| (一)借用合同的概念 | 87 |
| (二)借用合同的法律特征 | 87 |
| 二、借用合同的内容 | 89 |
| (一)借用合同的成立 | 89 |
| (二)当事人的权利与义务 | 89 |
| (三)借用合同的违约责任 | 92 |
| (四)借用合同的解除与终止 | 93 |
| 第五章 咨询合同 | 95 |
| 一、咨询合同概述 | 95 |
| (一)咨询合同的概念 | 95 |
| (二)咨询合同的法律特征 | 95 |
| (三)咨询合同的种类 | 97 |
| 二、咨询合同的内容 | 98 |
| (一)咨询合同当事人的义务 | 98 |
| (二)咨询合同当事人的违约责任 | 100 |
| (三)咨询合同中风险责任的承担 | 101 |
| 第六章 服务合同 | 102 |
| 一、服务合同概述 | 102 |
| (一)服务合同的概念 | 102 |
| (二)服务合同的法律特征 | 102 |
| (三)服务合同的种类 | 105 |
| 二、服务合同当事人的义务 | 106 |
| (一)服务人的义务 | 106 |
| (二)受服务人的义务 | 107 |
| 三、服务合同当事人的违约责任 | 108 |
| (一)服务人的违约责任 | 108 |
| (二)受服务人的违约责任 | 109 |
| (三)几类典型服务合同当事人的违约责任 | 109 |

| | |
|----------------------------------|-----|
| (四)法律对服务合同中免责条款的控制····· | 112 |
| 第七章 雇佣合同 ····· | 114 |
| 一、雇佣合同概述····· | 114 |
| (一)雇佣合同的概念····· | 114 |
| (二)雇佣合同的特征····· | 114 |
| (三)雇佣合同与劳动合同的区别····· | 116 |
| 二、雇佣合同的内容····· | 117 |
| (一)试用期····· | 117 |
| (二)雇佣合同当事人的义务····· | 118 |
| 三、雇佣合同的解除、延长和消灭····· | 121 |
| (一)雇佣合同的解除····· | 121 |
| (二)雇佣合同的延长····· | 122 |
| (三)雇佣合同关系的消灭····· | 122 |
| 第八章 审计服务合同 ····· | 124 |
| 一、审计服务的主体····· | 124 |
| (一)会计师事务所····· | 124 |
| (二)注册会计师····· | 125 |
| (三)客户····· | 126 |
| (四)第三人····· | 126 |
| 二、审计服务合同····· | 126 |
| (一)概念和特点····· | 126 |
| (二)成立、形式和内容····· | 127 |
| (三)审计师与客户的权利与义务····· | 128 |
| 三、审计师侵权责任的构成要件····· | 131 |
| (一)存在有过错····· | 131 |
| (二)有实际损失····· | 134 |
| (三)违约行为或过错行为与损失 之间存在因果关系····· | 134 |

| | |
|--------------------------------|-----|
| 第九章 邮政服务合同和电讯服务合同 | 135 |
| 一、邮政服务合同 | 135 |
| (一) 邮政服务的概念 | 135 |
| (二) 邮政服务合同当事人的权利义务 | 135 |
| 二、电讯服务合同 | 138 |
| (一) 电讯服务的概念 | 138 |
| (二) 电讯服务合同当事人的权利义务 | 139 |
| (三) 电讯服务合同的责任 | 141 |
| 第十章 律师服务合同 | 142 |
| 一、律师服务合同概述 | 142 |
| (一) 律师服务的概念 | 142 |
| (二) 律师服务合同的特点 | 142 |
| (三) 律师服务合同的内容 | 143 |
| 二、律师服务合同当事人的权利义务 | 145 |
| (一) 律师的义务 | 145 |
| (二) 律师的权利 | 146 |
| 第十一章 医疗服务合同 | 147 |
| 一、医疗服务合同的特点和成立 | 147 |
| (一) 医疗服务合同的特点 | 147 |
| (二) 医疗服务合同的成立 | 148 |
| 二、医方的义务 | 149 |
| (一) 主给付义务 | 149 |
| (二) 从给付义务 | 152 |
| (三) 附随义务 | 156 |
| 三、患者的权利 | 158 |
| (一) 接受诊疗护理服务的权利 | 158 |
| (二) 延伸服务的从权利 | 159 |
| (三) 附加的权利 | 160 |

| | |
|----------------------------------|------------|
| 四、患者的义务 | 161 |
| (一)患者的付费义务 | 161 |
| (二)患者的配合义务 | 163 |
| (三)特约中的义务 | 164 |
| 第十二章 培训合同 | 167 |
| 一、职业培训合同 | 167 |
| (一)培训及培训合同的概念 | 167 |
| (二)培训合同常见纠纷及应注意的问题 | 168 |
| (三)培训合同当事人的权利义务 | 169 |
| 二、职业培训机构 | 169 |
| (一)职业培训机构的概念、种类及对象 | 169 |
| (二)选择职业培训机构常见纠纷及 应注意的问题 | 170 |
| (三)职业培训实体的权利与义务 | 171 |
| 三、高等教育人才培养合同 | 172 |
| (一)定向培养研究生合同 | 172 |
| (二)委托培养研究生合同 | 174 |
| (三)公派出国留学协议 | 178 |
| 四、技术培训合同 | 180 |
| (一)技术培训合同的概念 | 180 |
| (二)技术培训合同的订立 | 181 |
| (三)技术培训合同当事人的权利义务 | 183 |
| 第十三章 演出合同 | 185 |
| 一、营业性演出合同概述 | 185 |
| (一)营业性演出的定义 | 185 |
| (二)营业性演出合同的概念及特征 | 185 |
| 二、营业性演出合同的构成要素 | 188 |
| (一)演出合同的主体 | 188 |

| | |
|-------------------------|-----|
| (二)演出合同的标的····· | 193 |
| (三)演出合同的内容····· | 194 |
| 三、演出合同的种类····· | 194 |
| (一)联合演出合同····· | 194 |
| (二)组台演出合同····· | 194 |
| (三)出租场地演出合同····· | 195 |
| (四)借聘演职员合同····· | 195 |
| (五)演出委托合同····· | 195 |
| (六)涉外演出合同····· | 195 |
| (七)募捐义演合同····· | 196 |
| 四、签订演出合同前的准备····· | 196 |
| (一)了解演出活动的法律法规····· | 196 |
| (二)了解签订合同的主体····· | 197 |
| (三)了解演出活动审批的特殊程序····· | 197 |
| 五、演出合同的订立及应注意的问题····· | 199 |
| (一)订立演出合同的基本原则····· | 199 |
| (二)演出合同的订立程序····· | 200 |
| (三)演出合同的主要条款····· | 202 |
| (四)签订演出合同应当注意的相关问题····· | 207 |
| 六、无效的演出合同····· | 210 |
| 七、演出合同的履行及应当注意的问题····· | 210 |
| (一)演出合同的履行原则····· | 211 |
| (二)演出合同履行中应当注意的问题····· | 212 |
| 八、演出合同的变更、转让、解除····· | 214 |
| (一)演出合同的变更····· | 214 |
| (二)演出合同的转让····· | 215 |
| (三)演出合同的解除····· | 216 |
| 九、违反演出合同的责任····· | 218 |

| | |
|------------------------------|------------|
| (一)演出合同的违约责任承担方式····· | 218 |
| (二)演出合同的违法责任承担方式····· | 219 |
| 十、几种演出合同的订立····· | 221 |
| (一)联合演出合同····· | 221 |
| (二)组台演出合同····· | 223 |
| (三)出租场地演出合同····· | 226 |
| (四)借聘演员合同····· | 227 |
| (五)演出委托合同····· | 229 |
| (六)涉外演出合同····· | 231 |
| 第十四章 商标印刷合同和邮寄合同····· | 234 |
| 一、商标印刷合同····· | 234 |
| (一)商标印刷合同的订立····· | 234 |
| (二)商标印刷合同当事人的权利义务····· | 236 |
| 二、邮寄合同····· | 236 |
| (一)订立邮寄合同应注意的问题····· | 236 |
| (二)邮寄合同当事人的权利义务····· | 238 |
| (三)邮政企业的赔偿责任····· | 239 |
| 第十五章 餐饮服务合同····· | 243 |
| 一、餐饮服务合同的主体和成立····· | 243 |
| (一)餐饮服务合同的主体····· | 243 |
| (二)餐饮服务合同的成立····· | 244 |
| 二、餐饮服务合同的内容····· | 245 |
| (一)餐饮服务机构的义务····· | 246 |
| (二)餐饮服务机构的权利····· | 247 |
| (三)消费者的权利····· | 248 |
| (四)消费者的义务····· | 249 |
| 三、餐饮服务中的侵权····· | 249 |

| | |
|------------------------------|-----|
| 第十六章 无名合同争议的解决 | 251 |
| 一、协商、调解..... | 251 |
| (一)协商..... | 251 |
| (二)调解..... | 252 |
| 二、仲裁..... | 253 |
| (一)仲裁概述..... | 253 |
| (二)仲裁程序..... | 255 |
| 三、诉讼..... | 260 |
| (一)诉讼概述..... | 260 |
| (二)一审程序..... | 260 |
| (三)二审程序..... | 266 |
| (四)执行..... | 268 |
| (五)诉讼时效..... | 271 |
| 第十七章 无名合同典型案例评析 | 272 |
| 【案例1】住宿被打无人制止案..... | 272 |
| 【案例2】有奖销售合同纠纷案..... | 274 |
| 【案例3】汇兑合同纠纷案..... | 280 |
| 【案例4】悬赏合同纠纷案..... | 283 |
| 【案例5】信托合同纠纷案..... | 286 |
| 【案例6】期货合同纠纷案..... | 289 |
| 【案例7】借用合同纠纷案..... | 292 |
| 【案例8】合伙合同纠纷案..... | 295 |
| 【案例9】旅游合同纠纷案..... | 299 |
| 【案例10】承包合同效力纠纷案..... | 301 |
| 【案例11】免责条款效力纠纷案..... | 303 |
| 【案例12】格式合同纠纷案..... | 306 |
| 【案例13】格式合同无效案..... | 308 |
| 【案例14】储蓄合同纠纷案..... | 310 |

| | |
|--------------------------------|-----|
| 第十八章 无名合同法律、法规、规章 ····· | 314 |
| 中华人民共和国合同法(节选)····· | 314 |
| 中华人民共和国商标法····· | 329 |
| 中华人民共和国邮政法····· | 339 |
| 旅行社管理条例····· | 345 |
| 旅行社质量保证金赔偿暂行办法····· | 352 |
| 印刷业管理条例····· | 356 |
| 营业性演出管理条例····· | 366 |
| 娱乐场所管理条例····· | 373 |
| 职业培训实体管理规定····· | 380 |
| 第十九章 无名合同示范文本 ····· | 385 |
| 国内旅游组团合同····· | 385 |
| 中外旅行社组团合同书····· | 390 |
| 订购机票合同书····· | 393 |
| 旅行社与餐馆《关于旅行团(者)用餐》协议书····· | 395 |
| 旅行社与游览参观景点的协议书····· | 397 |
| 旅行社与饭店合同条款细则····· | 398 |
| 演出合同····· | 399 |
| 中国篮球协会俱乐部篮球队运动员服役合同书····· | 400 |
| 定向培养研究生协议书(范例)····· | 404 |
| 委托培养研究生协议书(范例)····· | 405 |
| 出国留学协议书····· | 406 |
| 技术培训合同格式····· | 408 |
| 借用合同····· | 409 |
| 互易合同····· | 410 |
| 保安合同····· | 412 |
| 印刷合同····· | 413 |
| 邮寄合同····· | 414 |