

诉讼制胜的关键：用证据说话！

打官司

法理分析

关键证据

就



是

举证指引

李克才◎著

打证据

合同纠纷证据指引

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

法律外借



打官司就是 打证据

合同纠纷证据指引

李克才◎著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

合同纠纷证据指引 / 李克才著. —北京: 中国法制出版社,
2018.3

(打官司就是打证据)

ISBN 978-7-5093-9305-5

I. ①合… II. ①李… III. ①合同纠纷—证据—案例
—中国 IV. ① D923.605

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2018) 第 041160 号

责任编辑: 王佩琳 (wangpeilin@zgfs.com)

封面设计: 李 宁

熊林林 (xionglinlin@zgfs.com)

打官司就是打证据: 合同纠纷证据指引

DA GUANSI JIU SHI DA ZHENGJU: HETONG JIUFEN ZHENGJU ZHIYI

著者 / 李克才

经销 / 新华书店

印刷 / 三河市国英印务有限公司

开本 / 880 毫米 × 1230 毫米 32 开

版次 / 2018 年 3 月第 1 版

印张 / 9.75 字数 / 201 千

2018 年 3 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978-7-5093-9305-5

定价: 36.00 元

北京西单横二条 2 号

值班电话: 010-66026508

邮政编码 100031

传真: 010-66031119

网址: <http://www.zgfs.com>

编辑部电话: 010-66038139

市场营销部电话: 010-66033393

邮购部电话: 010-66033288

(如有印装质量问题, 请与本社编务印务管理部联系调换。电话: 010-66032926)

第一章 合同纠纷常识导读

一、合同纠纷法律术语解读.....	3
二、合同纠纷常用证据术语解读.....	17
三、合同纠纷诉讼流程图.....	21

第二章 合同纠纷典型案例及证据指引

第一节 综合问题	27
1. 分公司订立的合同，民事责任由谁来承担？	27
2. 工程项目部签订买卖合同由谁承担付款责任？	29
3. “先开发票后付款”的举证责任由谁承担？	32
4. 未按合同约定交付设备，是否构成不安抗辩权？	34
5. 什么样的合同违约金才称得上过高，可以请求法院调整？	37
6. 出卖人不开具发票，买受人是否可以行使同时履行抗辩权？	40
7. 合同签名不被认可时，应由谁申请司法鉴定？	42



8. 收条上书写的收款日期不明, 由谁承担举证责任?	45
9. 未办理土地权属变更登记是否影响合同的效力?	48
10. 债权人转让债权后应于何时履行通知义务?	50
11. 对债权转让合同应采取何种审查标准?	52
12. 受害人残疾赔偿金可否转让?	54
13. 股东与股东之间签订的公司承包经营合同是否有效?	56
 第二节 买卖合同	 58
一、房屋买卖合同	59
14. “一房二卖”应当如何认定合同效力?	59
15. 买卖二手房, 轿车库应归谁所有?	62
16. 解除合同后, 是否可以要求违约方支付违约金?	64
17. 违反合同约定拖延办理两证, 业主可否要求开发商支付 违约金?	 67
18. 夫妻一方擅自出让共有房屋的合同有效吗?	70
19. 出卖学区房未按约定迁出户口, 是否需要承担违约责任?	73
20. 按揭贷款未获审批导致合同解除, 购房人是否需承担违约 责任?	 75
二、机动车买卖合同	78
21. 买卖机动车未过户, 名义车主是否承担责任?	78
22. 买卖未办理过户手续的车辆, 合同是否有效?	81
三、其他买卖合同	83
23. 网站自定格式条款约定未及时付款不退定金, 是否有效?	83



24. 产品质量不合格, 买受人可以拒绝付款吗?	86
25. 买卖机动车驾驶证记分的合同是否有效?	88
26. 试用买卖合同标的物的灭失风险由谁来承担?	91
27. 招投标合同与实际签订的合同内容不同的, 两份合同的效力 如何认定?	93
28. 中标通知书发出后招标单位不签订合同的, 如何承担责任?	95
第三节 供用电、水、气、热力合同	97
29. 供电公司单方断电的责任如何承担?	98
30. 拖欠水费诉讼时效应如何计算?	101
第四节 赠与合同	104
31. 赠与邻居车辆, 交付后可以反悔吗?	104
32. 农村住宅赠与后反悔, 有效吗?	106
33. 赠与房屋未办理过户登记, 赠与合同有效吗?	108
34. 离婚协议约定将房屋赠与未成年子女, 能否撤销?	110
第五节 借款合同	112
35. 借贷双方对合同存疑, 交付资金的举证责任应由谁来 承担?	113
36. 借条与银行汇款凭证哪个证明效力强?	115
37. 利息计入本金计算复利是否有效?	117
38. 企业之间借款合同的效力如何认定?	120



39. 名为“欠款”实为“借款”，诉讼时效如何计算？	123
40. 借据与鉴定结论不一致时，证明力如何认定？	125
41. 仅凭银行汇款凭证就能证明借款合同关系成立吗？	127
42. 债权人对借款的由来是否负举证责任？	129
43. 手机短信能当证据使用吗？	131
44. 储户存款异地被领取的责任由谁承担？	134

第六节 担保合同 136

45. “借新还旧”的合同中，保证人是否知情的举证责任由谁 承担？	136
46. 借款保证人的配偶应对担保之债承担保证责任？	138
47. 担保人行使追偿权时，能否主张逾期付款利息损失？	140
48. 房屋买卖合同未经抵押权人同意，是否有效？	142
49. 超过担保期间，保证人的保证责任是否免除？	144
50. 保证人在空白保证合同上签字是否具有担保效力？	146
51. 保证期间等于债务履行期间，保证人是否承担保证责任？	148
52. 独立担保合同条款是否具有法律效力？	150
53. 名为股权转让实为股权质押，如何认定合同效力？	152
54. 公司为控股股东提供担保，如何认定合同效力？	154

第七节 租赁合同 157

55. 合同违约方能否主张解除租赁合同？	157
56. “买卖不破租赁”与法院财产诉讼保全哪个优先？	159



57. 秘密录制的视听资料能否当作证据使用?	162
58. 出租他人房屋的合同效力如何认定?	164
59. 承租人擅自转租房屋, 合同效力如何认定?	166
60. 租赁合同所附条件显失公平, 可否撤销?	169
61. 出租房屋未经消防验收, 房屋租赁合同是否有效?	171
62. 出租人违反预约合同是否应承担违约责任?	173
63. 车库租用人车辆被盗, 由谁承担赔偿责任?	175
64. 违反法律强制性规定的合同一律无效吗?	177
65. 出租人起诉承租人未给付租金, 可以再次起诉收回租 赁物吗?	180
第八节 完成工作成果合同	183
66. 一方轻微违约对方是否享有合同解除权?	183
67. 承揽合同约定作人有选任过错的, 是否承担赔偿责任?	186
68. 建设工程合同对违约金约定不明, 如何处理?	188
第九节 提供服务合同	191
一、运输合同	191
69. 客运合同履行中司机紧急避险, 是否承担违约责任?	191
70. 客运合同旅客能否提起合同之诉要求赔偿精神损失费?	194
二、仓储保管合同	196
71. 顾客将自行车存放在商场停车棚, 是否成立保管合同 关系?	196



三、委托合同	198
72. 委托他人收款是否构成委托合同关系?	198
73. 公章外借他人使用所签订的合同是否有效?	200
74. 冒名顶替与他人签订合同是否有效?	202
四、行纪合同	204
75. 行纪合同委托人违约责任如何承担?	204
76. 行纪合同受托人违约责任如何承担?	207
五、居间合同	209
77. 相亲未成, 已支付的“介绍费”是否返还?	209
78. 居间人未谨慎审查信息是否承担赔偿责任?	211
79. 宅基地买卖合同无效, 居间费是否返还?	214
第十节 保险合同	216
80. 保险代理人虚构险种签订保险合同, 是否构成表见代理?	216
81. 保险合同约定的“免责条款”是否有效?	218
82. 为未成年人投保人身保险, 合同是否有效?	221
83. 保险公司在电子保单中规定的免责条款, 效力如何认定?	223
第十一节 消费合同	226
84. 店主“假一罚十”的承诺是否有效?	227
85. 消费者知假买假, 能获得十倍赔偿吗?	229
86. 顾客被理发师做错了发型, 该如何维权?	231
87. 经营者未告知消费者车辆存在瑕疵, 如何承担责任?	233



第十二节 农业承包合同..... 236

- 88. 承包人擅自转包果园, 如何承担责任? 236
- 89. 收回出嫁女承包地是否违法? 238
- 90. 承包费过低, 发包人能否单方要求增加承包费? 240
- 91. 村民举家迁往设区的市后是否还享有土地承包经营权? 242

第十三节 其他合同..... 244

- 92. 借用他人个人信息办理按揭贷款, 房屋归谁所有? 245
- 93. 股权转让变更登记的责任由谁承担? 247
- 94. 股权转让中的股东优先购买权如何行使? 249
- 95. 快递货物未保价, 丢失的责任由谁承担? 251
- 96. 网购产品质量出现问题, 责任如何承担? 255
- 97. 以物抵债合同当事人未履行的, 合同是否成立? 257
- 98. 小区业主的摩托车丢失, 物业公司承担赔偿责任吗? 259
- 99. 入住宾馆轿车被盗, 由谁承担赔偿责任? 262
- 100. 旅游者在景区受伤, 旅游景区经营者如何承担责任? 264

第三章 合同纠纷常用诉讼文书及写作指导

第一节 一审程序诉讼文书..... 272

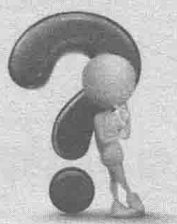
一、书状类文书..... 272



1. 民事起诉状	272
2. 民事答辩状	274
3. 民事反诉状	275
二、申请类文书	276
1. 财产保全申请书	276
2. 管辖权异议书	278
3. 调查收集证据申请书	280
4. 证据保全申请书	282
第二节 二审程序诉讼文书	283
民事上诉状	283
第三节 再审程序诉讼文书	284
民事再审申请书	284
第四节 特别程序诉讼文书	286
一、支付令类文书	286
1. 支付令申请书	286
2. 支付令异议书	288
二、催告类文书	290
1. 公示催告申请书	290
2. 票据权利申报书	292



第五节 执行类文书	294
执行申请书	294
附录：合同纠纷常用法律及司法解释	297



第一章

..... CHAPTER 1

合同纠纷常识导读



一、合同纠纷法律术语解读

1. 合同法：合同法是调整平等主体的自然人、法人、其他组织之间设立、变更、终止民事权利义务关系的法律规范的总称。我国现行《合同法》于1999年3月15日由第九届全国人民代表大会第二次会议通过，1999年10月1日正式实施。

2. 合同：又称为契约、协议，是平等主体的自然人、法人、其他组织之间设立、变更、终止民事权利义务关系的协议。

3. 协议：在法律上是合同的同义词。只要协议对合同双方的权利和义务作出明确、具体和确定的约定，即使书面文件上被冠以“协议”或“协议书”的名称，一经双方签署确定，即与合同一样对合同双方具有约束力。

4. 有名合同：又称典型合同，是指法律上或者经济生活习惯上按其类型已确定了一定名称及规则的合同。

5. 无名合同：又称为非典型合同，是法律上尚未确定一定的名称与规则的合同。

6. 双务合同：指双方当事人互负对待给付义务的合同，买卖合同是典型的双务合同。



7. 单务合同：也称为单边合同或片面义务契约，是指一方当事人只享有权利而不尽义务，另一方当事人只负义务而不享有权利的合同（如赠与合同、归还原物的借用合同和无偿保管合同），与双务合同相对应。

8. 有偿合同：又称“有偿契约”，是“无偿合同”的对称。是指任何一方当事人在享受权利的同时负有给付一定对等价值的义务的合同，如买卖、租赁、承揽、有偿委托、有偿保管等合同都是有偿合同。

9. 无偿合同：又称恩惠合同，是指一方当事人只享有合同权利而不偿付任何代价的合同。

10. 诺成合同：即“一诺即成”的合同，是指以缔约当事人意思表示一致为充分成立条件的合同，即一旦当事人缔约的意思表示达成一致，即告成立的合同。

11. 实践合同：又称要物合同，是指除当事人意思表示一致外，还须交付标的物方能成立的合同。

12. 要式合同：指法律、行政法规规定，或者当事人约定应当采用书面形式的合同。

13. 不要式合同：相对于要式合同的法律概念，是指当事人订立的合同依法并不需要采取特定的形式，当事人可以采取口头方式，也可以采取书面方式。不要式合同采取不特定的形式不影响合同的成立和生效。不要式合同成立、生效时间同诺成合同一样，在合意达成时合同即成立。买卖合同、赠与合同、承揽合同、仓储合同、委托合同、行纪合同、居间合同都属于不要式合同。



14. 主合同：不以他种合同的存在为前提，不受其制约而能独立存在的合同。例如，对于保证合同而言，设立主债务的借款合同就是主合同。

15. 从合同：又被称为附属合同，必须以他种合同的存在为前提，自身不能独立存在。例如，随借款合同而设立的抵押、质押担保合同。

16. 预约：指约定将来订立一定契约的契约，以订立本约为标的的合同便是预约。

17. 本约：指将来要订立的契约。

18. 为订约人自己订立的合同：指订约当事人订立合同是为了给自己设定权利，使自己直接取得和享有某种利益。

19. 为第三人利益订立的合同：指订约当事人并非为了自己设定权利，而是为第三人的利益订立合同，合同将来对第三人发生效力。

20. 合同法律关系：指由合同法律规范调整的当事人在民事流转过程中形成的权利义务关系。

21. 合同关系的主体：又称为合同当事人，包括债权人和债务人。

22. 合同关系的内容：又称合同债权和合同债务，是指基于合同而产生的合同债权和合同债务。

23. 合同债权：指基于合同关系，一方当事人（债权人）可以向对方当事人（债务人）请求给付的权利。

24. 合同债务：指债务人依据法律或合同所承担的义务，即债务人向债权人为特定行为的义务。合同债务包括给付义务和