

21 世纪法学教育教材

法学系列

合

同

法

李旭东 主编

法学Faxue

西南师范大学出版社

合 同 法

教 材 编 委 会

主任委员：黄蓉生

副主任委员：石耀初 张为群

委员（以姓氏笔画为序）：

丁晓明	马中平	马学兵	王志坚
王建力	左树荣	刘 林	刘明华
刘春卉	刘革平	孙 敏	朱泽山
牟宗福	李 力	李 红	张庆林
张诗亚	张明富	张国镛	陈 红
陈贵云	邹顺康	何跃群	周安平
周光明	罗洪铁	祝志勇	胥洪泉

西南师范大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

合同法/李旭东主编. —重庆:西南师范大学出版社,
2010.1

ISBN 978-7-5621-4823-4

I. 合… II. 李… III. 合同法—基本知识—中国 IV.
D923.6

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 243221 号

21 世纪法学教育教材

合同法

李旭东 主编

责任编辑:谭小军 向集遂

封面设计:王正端

出版、发行:西南师范大学出版社

网址:www.xscbs.com

重庆·北碚 邮编:400715

印 刷:重庆东南印务有限责任公司

开 本:787 mm×1092 mm 1/16

印 张:23.5

字 数:400 千字

版 次:2010 年 1 月第 1 版

印 次:2010 年 1 月第 1 次

书 号:ISBN 978-7-5621-4823-4

定 价:38.00 元

前言

合同法学是以合同法为研究对象的一门法学子学科,属于民法学的最核心范畴。发源于富有生活智慧的古罗马人的民法,以物权和债权为两大支柱,经历了漫长的历史演变,构建起整个民法的庞大经典体系。其中,以合同为中心的债权制度居功至伟……合同自由原则演绎了私法自治的神圣精神,并间接分离形成了近代社会的公私法的二元法律体系,为市民社会和政治国家划清边界,孕育了法治国家的精髓。“依法成立的契约在当事人之间具有相当于法律的效力”,合同的神圣效力捍卫了市民社会的尊严。同时,合同也为平凡而世俗的千千万万的市民提供了安排自己的生活、把握自己的命运、发挥自己的创造性的法律工具……合同法也成为除了婚姻法以外离每个人生活最近、须臾不可或缺的法律。合同法是如此的重要,以至于几乎在谈到民法时我们首先想到的就是合同法。学者有言,对于法律的研究者而言,“得民法者得天下”,民法是万法之源,而合同法则为民法的精髓,学民法必先通合同法!正因为合同法在法学教育和学习的如此重要的地位,合同法学成为了普通高等教育中的一门专业必修课。

合同法学整个课程分为总论和分论两个部分,总论部分讲授合同法的一般理论,包括合同与合同法概述、合同的订立、合同的效力、合同的履行、合同的变更与转让、合同权利义务的终止、违约责任等,概括了合同从“生”到“死”的全过程基本法律问题。总论部分对分论部分具有指导意义,分论发现的新问题则可以丰富、检讨总论的内容,二者不可分离。分论部分是对合同法规定的 15 种有名合同内容的讲解,包括:买卖合同、供用电、水、气、热力合同、赠与合同、借款合同、租赁合同、融资租赁合同、承揽合同、建设工程合同、运输合同、技术合同、保管合同、仓储合同、委托合同、行纪合同、居间合同等。这 15 种合同可大致归纳为三类:其一,所有权移转型,以买卖合同为典型,主要涉及所有权变动过程中的





风险负担、效力等;其二,使用权移转型,以租赁合同为代表,涉及双方与租赁相关的权利义务以及转租、优先权等;其三,提供劳务型,以承揽合同为代表,涉及提供劳务过程中双方权利义务和风险负担等。

本教材的特点主要有:一、内容难度把握得当,重点突出。本书按照法学专业本科生教育的要求和现行《合同法》的规定来设计内容的深度和广度。既注重合同法的基础知识和基本理论,又力求反映合同法学理论研究的前沿观点和合同立法的最新规定,详略得当,突出了合同法的基础知识。二、体系完整、结构科学。本书根据现行《合同法》的规定设计了教材的基本框架,既注意了教材内部体例编排的统一性和逻辑性,又考虑了《合同法》和《民法学》教材相关内容之间的交叉和衔接关系,避免内容重复或疏漏。三、简明、实用,通俗易懂。本书在每章前都有本章导学和教学要点介绍,章末有小结和思考题供学生消化,语言通俗易懂,力求简明扼要,注重教材的实用性。

《合同法》由李旭东、彭泉、段小兵分别统稿,最后由李旭东定稿。本书编写分工如下:

主编:李旭东

副主编:彭泉 房香荣 段小兵

撰稿人:李旭东 彭泉 房香荣 段小兵 李明辉 衡爱民 李杰
张晷晃 谭子良 杨树进 刘佳佳 敬官旭

学习指南

一、本课程的基本要求和重点

(一)本课程的基本要求

1. 学习合同法的基础知识和基本理论,理解合同法的重要地位和作用,加强合同权利意识。
2. 掌握合同法的主要内容,能利用合同法理论知识,提高分析判断和解决合同司法实践问题的能力。
3. 了解合同的相关案例,学会以案说法;能起草合同文本,增强实践操作能力。

(二)本课程的重点

1. 总论部分是重点掌握知识,每一章节内容都对分论有指导作用,是合同法的一般性理论,具有普遍适用性。重点理解内容比较多,主要包括:合同的概念与特征、分类,合同法的调整对象、适用范围,合同法基本原则,合同的订立与成立,合同的效力类型,合同的履行抗辩权类型与合同的保全及担保,合同的变更和转让,合同的终止类型,违约责任的归责原则和免责事由,合同的解释规则等。
2. 分论部分要根据不同的合同种类具体学习其内容。重点学习买卖合同、赠与合同、租赁合同、承揽合同、保管合同、委托合同、行纪合同、居间合同等。有偿合同中要重点学习买卖合同,掌握其特征和风险负担规则等;租赁合同要全面掌握出租人、承租人双方的权利义务和转租中的法律关系与对第三人的效力、优





先权等,承揽合同、保管合同、委托合同、行纪合同、居间合同等可以结合比较学习。对赠与这种无偿合同的特征、撤销权要进行深入地学习和把握。

二、学习方法

合同法是一门非常实用的法学子学科,其学习方法有别于法理学等一些纯理论学科。以下介绍一些基本的学习方法:

(一)案例学习法

2 合同法的初学者会感觉法律太枯燥,“左手教材,右手法条,我看它,它看我,一起 PK 比谁更枯燥……”这是许多初学者真实的写照。这大概是因为教师没有掌握或运用好案例分析的方法。案例分析把枯燥的理论和法律规定结合起来,变成活生生的案例,甚至是发生在身边的真实案例,引导我们进行思考,调动学生学习的主动性、积极性,这一巨大优点是填鸭式教学不可比拟的。当然,这对教师的素质要求也更高,更需要精心地准备、挑选案例,归纳、发掘隐藏在案例中的法律争点,并像法官一样“找法”,进行立法论、解释论的作业,寻找最具有妥当性的结论。在这一过程中,学生的参与性、教学的引导性都得到实现,而且学生掌握得既好又理解透彻、印象深刻,能够达到最佳的教学效果。因此,有律师执业经验的教师的教学通常受学生喜欢,也反映了这一特点。

(二)权利义务的法权模式分析方法

对每种合同中双方(甚至三方)的权利、义务要能够结合该合同的特征进行准确的分析、把握,进而得出准确的分析结论。如张三偷了李四的笔记本电脑,然后以 5000 元的价格卖给王二。在交付后,李四找到王二要求返还电脑,王二认为自己是从小三手里买的,李四应该去找张三要电脑。问如何处理才正确?对于该案例,学生应该学会法权分析的模式。首先,该案属于买卖合同,再看买卖合同中双方的权利和义务有哪些?哪方违反了什么义务?该承担什么责任?显然该案中卖方张三违反了瑕疵担保义务,应承担瑕疵担保责任,赔偿王二的损失;但这种损害赔偿请求权是债权,不能对抗物主的物上请求权,应由王二把电脑退回给张三,再找张三赔偿损失。这就是法权模式分析方法的运用。

(三)总论、分论结合学习的方法

合同法总论和分论是不可分割的统一的整体,在分析案例的时候应该把总论和分论结合起来,才能够得出正确、妥当的结论。如甲公司与乙公司于2008年5月签合同将甲的1000吨钢材以每吨2万元的价格卖给乙,可签订合同3天后国际国内市场钢材价格大涨到每吨10万元。此时双方就合同的履行起争议。问如何解决?本案在合同法分论找不到适用的依据,只有求助于总论的诚实信用原则(具体体现为情事变更原则)等解决。这就是总论分论结合学习的方法运用。

(四)结合合同法等相关法律规定学习的方法

学习合同法必须掌握相关法律的规定。重点应掌握《合同法》、《民法通则》的相关规定和《合同法》的司法解释。对《合同法》必须深刻掌握每一个法条,对分论则主要根据不同的合同类型掌握各自的特殊性和区别。另外,合同法的学习还可以和公司法等结合起来,因为公司的很多经营行为实际上就是合同行为,涉及合同法。因而,并不是要求学生对法律进行死记硬背,死记硬背的学生是不可能具有真正的能力的。

3

当然,如果法学按照法律的规定适用会造成不合理、严重不公平结果的时候,就可能要对适用的法律规定进行检讨,这就进入了理论研究的范畴。同时,为避免不公平的结果发生,也可以进行符合法律目的的妥当性解释,这就是法律解释,对此,法官有重要的责任和义务,因为,“法官负有不断发展法律的义务”(德国法学家罗伯特·霍恩语),法官可以通过对法律进行符合法律目的的解释并在判例中发展法律。



目 录

上编 合同法总论

第一章 合同与合同法概述	3
导 学	3
第一节 合同概述	4
第二节 合同法概述	10
第三节 合同法的基本原则	16
本章小结	21
第二章 合同的订立	23
导 学	23
第一节 合同订立概述	24
第二节 合同的订立方式	25
第三节 合同的成立	32
第四节 合同的内容和形式	36
第五节 合同订立的其他规定	39
本章小结	45
第三章 合同的效力	46
导 学	46
第一节 合同效力概述	47
第二节 合同的生效	48
第三节 效力待定合同	52
第四节 无效合同	57





第五节 可变更或可撤销合同	62
本章小结	68
第四章 合同的履行	69
导 学	69
第一节 合同履行概述	70
第二节 合同履行的规则	74
第三节 合同履行中的抗辩权	80
第四节 合同的保全	86
第五节 合同的担保	91
本章小结	97
第五章 合同的变更和转让	98
导 学	98
第一节 合同的变更	99
第二节 合同的转让	101
本章小结	110
第六章 合同的权利义务终止	112
导 学	112
第一节 合同的权利义务终止概述	113
第二节 合同的解除	114
第三节 合同的消灭	120
本章小结	126
第七章 违约责任	128
导 学	128
第一节 违约责任概述	129
第二节 违约责任的归责原则	132
第三节 违约行为及其形态	136
第四节 承担违约责任的方式	140
第五节 违约责任的免责事由	145
第六节 对违约责任特殊问题的处理	147
本章小结	150

第八章 合同法总则的其他规定	153
导 学	153
第一节 合同的法律适用和解释	154
第二节 合同的监督管理	160
第三节 合同争议的解决与时效	162
本章小结	165

下 编 合 同 法 分 论

第九章 买卖合同	169
导 学	169
第一节 买卖合同概述	170
第二节 买卖合同当事人的权利和义务	173
第三节 买卖合同的风险承担与合同解除的特殊规定	178
第四节 几种特殊的买卖合同	181
本章小结	184
第十章 供用电、水、气、热力合同	185
导 学	185
第一节 供用合同概述	186
第二节 供用电合同	187
本章小结	192
第十一章 赠与合同	194
导 学	194
第一节 赠与合同概述	195
第二节 赠与合同的主要内容	198
第三节 特殊赠与合同	203
本章小结	205
第十二章 借款合同	206
导 学	206
第一节 借款合同概述	207
第二节 借款合同的内容和形式	212
第三节 借款合同当事人的权利与义务	214





第四节 借款合同的特殊规定·····	217
本章小结·····	218
第十三章 租赁合同 ·····	220
导 学·····	220
第一节 租赁合同概述·····	221
第二节 租赁合同的订立·····	223
第三节 租赁合同当事人的权利和义务·····	226
本章小结·····	230
第十四章 融资租赁合同 ·····	232
导 学·····	232
第一节 融资租赁合同概述·····	233
第二节 融资租赁合同的订立·····	237
第三节 融资租赁合同当事人的权利和义务·····	239
本章小结·····	243
第十五章 承揽合同 ·····	244
导 学·····	244
第一节 承揽合同概述·····	245
第二节 承揽合同当事人的权利和义务·····	249
第三节 承揽合同解除的特别规定·····	254
本章小结·····	255
第十六章 建设工程合同 ·····	257
导 学·····	257
第一节 建设工程合同概述·····	258
第二节 建设工程合同的订立·····	262
第三节 建设工程勘察、设计合同·····	265
第四节 建设工程施工合同·····	266
本章小结·····	271
第十七章 运输合同 ·····	272
导 学·····	272
第一节 运输合同概述·····	273
第二节 客运合同·····	274

第三节 货运合同·····	278
第四节 多式联运合同·····	282
本章小结·····	284
第十八章 技术合同 ·····	285
导 学·····	285
第一节 技术合同概述·····	286
第二节 技术开发合同·····	289
第三节 技术转让合同·····	293
第四节 技术咨询合同和技术服务合同·····	297
本章小结·····	299
第十九章 保管合同 ·····	301
导 学·····	301
第一节 保管合同概述·····	302
第二节 保管合同当事人的权利和义务·····	304
本章小结·····	309
第二十章 仓储合同 ·····	310
导 学·····	310
第一节 仓储合同概述·····	311
第二节 仓储合同当事人的权利和义务·····	317
本章小结·····	322
第二十一章 委托合同 ·····	323
导 学·····	323
第一节 委托合同概述·····	324
第二节 委托合同当事人的权利和义务·····	329
第三节 以委托合同为基础关系的显名代理与隐名代理·····	332
第四节 委托合同的终止·····	335
本章小结·····	336
第二十二章 行纪合同 ·····	338
导 学·····	338
第一节 行纪合同概述·····	339
第二节 行纪人的权利和义务·····	343





第三节 委托人的权利和义务	345
本章小结	347
第二十三章 居间合同	348
导 学	348
第一节 居间合同概述	349
第二节 居间合同与有关合同的区别	351
第三节 居间合同当事人的权利和义务	353
第四节 居间合同的违约责任	356
本章小结	357
本书常用法律、法规、司法解释及其缩略语一览表	359
参考书目及文献	361

上编

合同法总论

第一章

合同与合同法概述

导学

本章是全书的导论,主要学习合同法学的基本理论,包括以下内容:

第一节合同概述。主要涉及合同的概念、合同的法律特征、合同的分类三个方面的问题。合同是平等主体之间订立的涉及民事权利义务关系的协议。对合同作出科学的分类,有助于人民法院和仲裁机关在处理合同纠纷时,准确地适用法律,正确地处理合同纠纷。

第二节合同法概述。主要涉及合同法的概念、合同法的调整对象、合同法律关系、合同法的适用范围等问题。合同法是调整平等主体之间设立、变更、终止财产权利义务关系的法律规范的总称。合同法律关系,是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。合同法律关系由主体、客体和内容三个部分组成。婚姻、收养、监护等与身份相关的合同,不属《合同法》调整范围。

第三节合同法的基本原则。合同法的基本原则是合同法的主旨和根本准则,也是制定、解释、执行和研究合同法的指导思想。包括平等原则、自愿原则、公平原则、诚实信用原则、合法原则、公序良俗原则。

第四节合同法的历史沿革。主要涉及外国合同法的产生与发展和我国合同法的产生与发展两个问题。

3

