

中国资深法官合同审判专著

新合同纠纷案件 判解研究

XIN HE TONG JU FEN AN JIAN
PAN JIE YAN JIU

丁义军 郭 华 [著] [第2版]

人民法院出版社

中国资深法官合同审判专著

新合同纠纷案件 判解研究

XIN HE TONG JU FEN AN JIAN
PAN JIE YAN JIU

丁义军 郭华 [著] [第2版]

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

新合同纠纷案件判解研究/丁义军、郭华著. —2 版.
—北京: 人民法院出版社, 2005. 6

ISBN 7-80161-103-9

I. 合… II. ①丁…②郭… III. 合同-民事纠纷-判例-研究-中国 IV. D923.65

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 048410 号

新合同纠纷案件判解研究

丁义军 郭华 著

责任编辑 辛言 高林 刘宇

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京市东城区东交民巷 27 号 (100745)

电 话 (010) 85250579 (责任编辑) 85250516 (出版部)
85250558 85250559 (发行部)

网 址 www.courtpress.com

E - mail courtpress@sohu.com

印 刷 北京人卫印刷厂

经 销 新华书店

开 本 890 × 1240 毫米 A5

字 数 567 千字

印 张 20.25

版 次 2005 年 7 月第 2 版 2005 年 7 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 7-80161-103-9/D·103

定 价 48.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装, 请与出版社联系调换)

序

合同是规范市场交易关系的基本法律，没有调整、规范、矫正市场交易活动的规则，就没有安全的交易秩序，市场经济优化配置资源的功能就得不到发挥。因为，一切交易都是通过订立和履行合同进行的，统一市场是通过合同这一纽带将所有市场参与者紧密联系在一起。从这种意义上来说，市场经济也就是“合同经济”（契约经济）。

鉴于合同制度在经济生活中的重要地位和作用，为适应改革开放和经济发展的要求，我国于1981年、1985年和1987年制定颁布了《经济合同法》、《涉外经济合同法》和《技术合同法》，基本上满足了当时经济活动的需要，对于调整经济生活，维护经济秩序发挥了重要的作用。但是，由于这三个合同法制定颁布之时，我们国家尚处在改革开放的初期，国家的一些基本经济制度尚在实验、探索和发展之中，因此三个合同法的制定不能不受客观条件的限制。随着改革开放的不断深入，特别是社会主义市场经济的迅速发展，市场主体多元化，经济活动复杂化，合同调整的范围也越来越扩大，三个合同法已经不能满足经济生活的要求。基于市场经济迅速发展的要求和建立国际统一市场的需要以及合同制度实践经验的不断丰富，新的统一的、更加完备的合同法应运而生。1999年3月15日，第九届全国人民代表大会第二次会议通过了《中华人民共和国合同法》。这部《合同法》的颁布实施不仅是我国社会主义法制建设的又

一重大成就，而且对于社会主义市场经济的发展、完善和成熟必将发挥长远而重大的推动作用。

合同法涉及人们生活的方方面面，触及社会生产的各个领域，与人们的生产、生活息息相关，由此衍生的纠纷、争议日趋繁杂。据不完全统计，全国每年订立的合同达40亿份，全国法院一年受理的合同纠纷案件达300万件。对于法官来说，加强合同法研究，对于合法、公正、及时地处理好各类合同纠纷案件，维护合同制度，促进经济发展，是非常必要的。该书的作者是长期在法院从事法学理论研究和审判实践工作的资深法官，有较深厚的法学理论素养，养成勤于思考、善于总结、勇于探索的习惯，在审判合同纠纷的实践中，写出了对合同审判实践具有理论指导意义的专著，这种对审判工作的执着难能可贵。

《新合同纠纷案件判解研究》（新编本）一书，从合同法理论的层面和审判实践的角度，对审判实践中存在的一些复杂、疑难且争议较大的合同纠纷案件进行了理论分析、研究，并根据合同立法的原意，结合最新合同法理论研究、新发布的司法解释和司法实践经验，参考国外的判例，提出了自己的见解。这为深入学习、研究合同法，正确处理合同纠纷案件提供了可资之据。我相信该书的新编本问世，对于合法、正确处理合同纠纷，解决疑难合同争议颇有裨益。

尹忠显

二〇〇五年七月

尹忠显同志系山东省高级人民法院院长、二级大法官

新编说明

本书是我们作为法官而撰写的有关合同法判解研究的专著,力求依据合同法立法原意和司法解释精神,紧密结合合同案件审判实践,从处理合同纠纷的角度,分析合同纠纷的审判方法,依据合同法学原理、合同法及其司法解释对合同法实施以来存在的疑难问题以及分歧较大的合同纠纷案件进行研究。从合同纠纷判解的基点,探讨合同纠纷的处理标准,引导出对合同法适用的理论依据,为审判人员、律师以及从事交易活动的人员提供法律之鉴。

本书出版后,受到广大读者的关心和垂青。同时,我们不断收到法院、检察院、律师事务所、法律院校以及法律工作者的来信、来函、来电,针对书中论说的合同纠纷问题探讨理论基础,询问法律依据,追逐解决思路,并要求对提出的问题予以说明、解析、答疑。这不仅给我们进一步研究合同纠纷的法律适用问题提供了课题资源,也为我们深层次探索合同纠纷解决的法律路径增添了内在动力,更为我们深刻体悟合同法真谛和充分反思本书内容创设了时空,并促使修订工作得以完成,在此深表谢意和衷心谢忱。

基于读者的厚爱 and 出版社的要求,我们针对合同法实施以来出现的新型合同纠纷,根据合同法原理、立法的缘由及新发布的司法解释,对本书的内容进行修订,剔除了一些对合同法理解错误和存有偏差的观点,增补了一些与合同法理及司法解释相一致的内容,在保持本书原貌的基础上,针对合同法的调整范围、住宿合同、可得利益的

计算方法、后合同义务的性质、合同纠纷的诉讼时效、合同纠纷的证据、车辆买卖合同、房屋买卖合同、隐名代理、夫妻代理、以贷还贷、抵押登记、债权转让的时效、质量异议纠纷、提前还贷纠纷、无效合同中的国家利益以及不安抗辩权、代位权、撤销权纠纷等合同实践中的热点、难点问题作了解释,完善了本书的体系,充实了本书的内容,以期贴近审判,拉近合同法理和司法实践的距离,更好地为读者提供优良的服务。

但恐力所不及,辜负读者的良好希冀,再次诚挚期待同仁、学者、专家一如既往的支持,不吝赐教,予以批评斧正,促进我们对此问题的深入研究和探索。

作者谨识

二〇〇五年七月

目
录

上 篇

第一章 合同法概述**第一节 合同法的基本内容**

- 一、合同法的概念 (4)
 - (一) 合同法调整的是平等主体之间的各种民事合同关系 (5)
 - (二) 合同法调整的是平等主体之间的民事权利义务关系 (6)
 - (三) 合同法调整的是各种合同关系的法律规范的总和 ... (7)
 - (四) 合同法是国家意志在合同中的具体反映 (9)
- 二、合同法的适用范围 (10)
 - (一) 合同法的空间效力 (10)
 - (二) 合同法的时间效力 (12)
- 三、合同法的基本任务 (14)

- (一) 保护合同当事人的合法权益 (14)
- (二) 维护社会经济秩序 (15)
- (三) 促进社会主义现代化建设 (16)

第二节 合同法的制定

- 一、合同法制定的指导思想 (18)
 - (一) 合同法制定的指导思想 (18)
 - (一) 合同法制定的目的 (18)
- 二、合同法对我国合同法律制度的完善 (18)
 - (一) 扩大了合同法的调整范围 (19)
 - (二) 明确了合同法的基本原则 (19)
 - (三) 规定了合同的订立程序 (20)
 - (四) 完善了合同的履行制度 (20)
 - (五) 强化了违约责任 (21)
 - (六) 增设了合同的种类 (22)

第二章 合同概述

第一节 合同的本质

- 一、合同是各方当事人之间的一种民事法律行为 (25)
- 二、合同以设立、变更、终止民事权利义务关系为目的
..... (26)
- 三、合同是当事人意思表示一致的协议 (26)
- 四、合同在平等、自愿基础上体现当事人各方权利义务
..... (26)

第二节 合同的分类

- 一、合同的法定分类 (27)
 - (一) 根据合同的具体载体, 即合同的表现形式来划分,
可分为口头合同、书面合同和其他合同 (28)
 - (二) 根据合同的效力来划分, 合同可分为有效合同、
无效合同、效力待定合同与可撤销合同 (31)
 - (三) 根据合同具体内容来划分, 合同可分为有名合同
和无名合同 (34)
- 二、合同的理论分类 (37)
 - (一) 依据合同标的不同, 合同可分为转移财产的合同、
完成工作任务的合作和提供劳务的合作 (37)
 - (二) 根据合同生效的方式不同, 合同可分为诺成性合
同和实践性合同 (38)
 - (三) 根据法律对合同形成不同要求, 合同可分为要式
合同和不要式合同 (39)

第三章 违约责任

第一节 违约责任概述

- 一、违约责任的本质 (42)
 - (一) 违约责任基于有效合同而产生 (43)
 - (二) 违约责任基于违反有效合同义务而出现 (43)
 - (三) 违约责任只能由合同双方当事人承担 (44)
- 二、违约责任的特征 (44)
 - (一) 违约责任具有较强的法定性 (44)
 - (二) 违约责任具有强烈的惩罚性 (45)

(三) 违约责任具有相对的补偿性	(46)
三、合同法规定违约责任的作用	(47)
(一) 违约责任是预防合同当事人违约的重要措施	(47)
(二) 违约责任是惩罚违约方的重要法律手段	(48)

第二节 违约责任的判定

一、违约责任与其他民事责任的区别	(48)
(一) 违约责任与缔约责任的区别	(49)
(二) 违约责任与违反合同法定义务责任的区别	(50)
(三) 违约责任与侵权责任的区别	(50)
二、违约行为的主要形式	(54)
(一) 预期违约	(55)
(二) 实际违约	(58)

第三节 违约责任的承担

一、责任承担的基本原则	(60)
(一) 严格责任原则	(60)
(二) 过错责任原则	(61)
(三) 过错推定责任原则	(64)
(四) 赔偿实际损失原则	(65)
(五) 公平责任原则	(66)
二、违约责任的承担方式与适用	(68)
(一) 继续履行	(68)
(二) 采取补救措施	(71)
(三) 赔偿损失	(71)
(四) 支付违约金	(81)
(五) 定金罚则	(87)

第四节 违约责任的免除

- 一、违约责任免除的基本原则 (88)
 - (一) 坚持合法性原则 (88)
 - (二) 坚持合理性原则 (89)
- 二、违约责任免除的条件 (89)
 - (一) 法律规定的原因引起的违约免责条件 (90)
 - (二) 当事人双方在合同中约定引起的违约免责条件
..... (940)
- 三、违约责任免除的认定 (951)

第四章 违反合同法定义务的责任

第一节 缔约过失责任

- 一、缔约过失责任的构成要件 (101)
 - (一) 缔约当事人有违反先合同义务行为 (102)
 - (二) 违反先合同义务行为给对方造成了信赖利益的损
失 (102)
 - (三) 违反先合同义务一方当事人在主观上存在过错
..... (103)
 - (四) 违反先合同义务行为与实际损害存有因果关系
..... (104)
- 二、缔约过失责任性质的判定 (105)
- 三、缔约过失责任引起纠纷的处理 (106)
 - (一) 对假借订立合同, 恶意进行磋商引起纠纷的处理
..... (106)
 - (二) 对故意隐瞒与合同订立有关的重要事实引起纠纷

的处理	(106)
(三) 提供虚假情况引起纠纷的处理	(106)
(四) 泄露或者不正当使用在订立合同过程中知悉的商 业秘密引起纠纷的处理	(107)
(五) 其他违背诚实信用原则行为引起纠纷的处理	(107)
四、处理此类纠纷应注意的问题	(107)

第二节 附随义务和后合同义务责任

一、附随义务责任	(109)
(一) 附随义务的类型及纠纷的处理	(110)
(二) 处理附随义务纠纷应注意的问题	(113)
二、后合同义务责任	(114)
(一) 后合同义务的类型	(115)
(二) 处理后合同义务纠纷应注意的问题	(116)

第三节 违反合同法的行政和刑事责任

一、违反合同法行政责任的适用	(117)
二、违反合同法刑事责任的适用	(117)
三、合同责任与刑事责任竞合的法律适用	(119)

第五章 合同纠纷案件的审判程序

第一节 合同纠纷案件的受理

一、合同纠纷案件的主管和管辖	(122)
(一) 合同纠纷案件的主管	(122)
(二) 合同纠纷案件的管辖	(124)

二、合同纠纷案件的受理程序	(130)
(一) 人民法院对起诉的合同纠纷案件的审查	(131)
(二) 人民法院对起诉的合同案件的处理	(137)

第二节 合同纠纷案件的审判程序

一、合同纠纷案件审判前的准备	(140)
二、合同纠纷案件的审判原则	(143)
(一) 坚持依法调解原则	(144)
(二) 坚持诉讼经济原则	(145)
(三) 坚持审执兼顾原则	(146)
三、合同纠纷案件的举证责任	(147)
(一) 合同纠纷案件举证责任的一般原则	(147)
(二) 合同纠纷案件举证责任的分配	(148)
(三) 合同纠纷案件证据的收集	(153)
(四) 人民法院引导当事人举证的方法	(155)
四、合同纠纷案件的开庭审理程序	(157)

第三节 合同纠纷案件的二审和再审程序

一、合同纠纷案件的二审程序	(160)
(一) 合同纠纷案件的二审受理程序	(160)
(二) 合同纠纷案件的二审审理程序	(161)
(三) 合同纠纷案件的二审裁判	(161)
二、合同纠纷案件的再审程序	(162)
(一) 合同纠纷案件的再审程序的提起	(162)
(二) 人民法院对已经发生法律效力合同纠纷案件的 再审程序	(163)
(三) 人民法院对发生法律效力合同纠纷案件调解的	

再审问题	(163)
------------	-------

下 篇

第六章 合同订立纠纷的审判

第一节 合同订立的法律要求

一、订立合同的当事人应当具有相应民事权利能力和民事 行为能力	(168)
二、当事人订立合同采取要约、承诺方式	(169)
(一) 要约	(170)
(二) 承诺	(172)
三、当事人订立合同应采用法律规定的形式	(174)

第二节 合同订立引起纠纷的形式

一、订立合同的主体适格与否引起合同纠纷	(175)
二、因“要约”引起的纠纷	(176)
三、因承诺引起的合同纠纷	(177)
四、因合同形式要件引起的合同纠纷	(179)
五、在特定合同中，如买卖合同的拍卖，建设工程合同的 招标等涉及合同成立与否的纠纷	(180)

第三节 合同订立纠纷的处理

一、合同订立纠纷的处理方法	(180)
---------------------	-------

(一) 涉及当事人订立合同资格纠纷的处理	(180)
(二) 涉及要约纠纷的处理方法	(184)
(三) 涉及承诺纠纷的处理	(191)
(四) 合同形式纠纷的处理	(197)
(五) 竞争缔约的认定	(200)
二、对未办理过户登记的房屋买卖合同纠纷的处理	(202)
三、对未办理过户登记的车辆买卖合同纠纷的处理	(204)
四、处理订立合同纠纷应注意的几个问题	(206)
(一) 注意区分要约与要约邀请的界线	(206)
(二) 准确把握合同不成立与合同无效的区别	(209)

第七章 合同代理纠纷的审判

第一节 合同代理的法律要求

一、合同代理的法律要求	(214)
(一) 合同的代理人必须具有代理资格	(215)
(二) 合同代理人必须在授权范围内订立合同	(216)
(三) 代理人必须以被代理人的名义订立合同	(219)
(四) 代理人必须具有相应的民事行为能力	(221)
二、合同代理的基本形式	(221)
(一) 法定代理	(222)
(二) 委托代理	(222)
(三) 指定代理	(223)

第二节 合同代理引起的纠纷形式

一、被代理人授权不明代订合同引起的合同纠纷	(224)
二、被代理人追订合同行为不清引起的纠纷	(225)

三、业务主管部门代订合同引起的合同纠纷	(226)
四、无权代理引起的合同纠纷	(227)
五、滥用代理权引起的合同纠纷	(227)
六、转托代理引起的合同纠纷	(227)
七、因挂靠关系引起的类似代理纠纷	(228)
八、借用或滥用业务介绍信、合同专用章等订立合同引起 的纠纷	(228)
九、隐名代理与夫妻代理引起的纠纷	(228)
十、外贸代理引起的纠纷	(229)

第三节 合同代理纠纷案件的处理

一、合同代理纠纷案件的处理方法	(230)
(一) 被代理人授权不明代订合同引起合同纠纷的处理	(230)
(二) 被代理人追认代理行为引起合同纠纷的处理	(233)
(三) 因表见代理涉及合同纠纷的处理	(236)
(四) 一般的无权代理和滥用代理权涉及合同纠纷的处 理	(241)
(五) 转托代理人涉及合同纠纷的处理	(242)
(六) 代理人与第三人有过错引起的涉及合同纠纷的处 理	(243)
(七) 挂靠关系涉及代理问题引起纠纷的处理	(245)
(八) 借用、私盖单位业务介绍信、合同专用章等订立 合同引起纠纷的处理	(246)
(九) 隐名代理与夫妻代理引起纠纷的处理	(248)
(十) 外贸代理引起纠纷的处理	(249)
二、审理代理引起涉及合同纠纷应注意的问题	(250)
(一) 代理责任与其他责任的区分	(250)