

合同案例评析

主 编 戚天常 副主编 米 健

撰稿人 (以撰稿内容为序):

戚天常 沈 净 刘俊海 周 昀
宁晨新 杨立初 米 健

中国政法大学出版社

杨立初和米健编写第十编。书稿由正副主编统编和审定。

在本书编写过程中，曾蒙中国政法大学图书馆内部资料室和情报信息室、国家工商行政管理局条法司、深圳国际商务律师事务所、最高人民法院董占东同志的热情帮助。谨表谢忱。

编者

一九九〇年十月于北京蓟门

合同案例评析

主编 戚天常 副主编 米健

中国政法大学出版社出版
北京市昌平东沙屯印刷厂印刷
新华书店首都发行所发行

787×1092 32开本15.125印张 330千字

1991年4月第1版1991年4月第1次印刷

ISBN 7-5620-0532-x/D·473

印数：5 000 定价：6.70元

序 言

考察各个民族国家的法律发展史，会发现这样一个规律：所有民族国家的法律进化，都无一例外地循着由具体创制到一般抽象的脉络而发展；而任何较为进步和发达的法律又都无不以其丰富精深的法官法与法学法为坚实基础。作为上古西方文明重要组成部分的罗马法，如果没有裁判官法和法学家解答及其著述为其生命之灵，则它对后世法律的影响绝不会有如今日这样深远普遍。因为裁判官的具体创制和法学家的理性抽象乃是罗马法得以较清晰正确地反映其社会一般生产与生活关系的根本所在。近现代英美法如果没有其法官的判例及判例的汇编评注，则就根本无所谓英美法及其发展。将这种由历史考察而得出的判断用来检讨我们自己民族的法律发展与现状，我们就会沉重地发现：我们民族自身的法律是多么欠缺这种宝贵的法官法与法学法！当然，这种欠缺有其社会传统和文化传统方面的原因，它并非是我们民族自身的法律发展缓慢的决定性因素。但它至少可以使我们警觉，激发每一个法官，每一个法学者，每一个法律职业工作者尽快以时不我待的意念和匹夫之责的精神去担负本应由其担负的那一部分民族命运。很明显，未来中国的命运如何很大程度上取决于她能否有真正的法治和法制现代化；而一批优秀的法官和优秀的法学家则是这种法治与法制现代化不能缺少的要素。在这种意义上讲，现今中国的法学家们，现

今中国的法官们，现今中国的一切法律职业工作者们，有志投身于法制建设的人们，他们肩负着何等艰巨伟大的民族重任。

如果承认以上阐明的规律或必然，那么就一定会深悟案例编写评析的重要性。因为这种工作事实上是法官法和法学法极其自然的结合，也是立法以至法律进步的重要契机。在西方，这种拓展法律的途径源流甚远。当今世界上，无论是英美法系或大陆法系都还或多或少或明或暗地以这种方式使其法律适应社会的进步，在中国，虽然也有历史上的“春秋决狱”和《折狱龟鉴》等，但无论在思想上还是在技术上毕竟落差很大。严格讲，案例的评注在中国大陆只是近些年来才始见发展。可它的形式、方法和深度远远不足以跟上社会进步的节奏。所以，现今中国的法学家和法官们对其民族国家的法律进步缓滞，实也有难以推诿的良知责任。

基于以上认识，我们编写了这本《合同案例评析》。因为象合同这样重要的法律领域，至今还鲜见系统全面的案例评析。我们的目的在于通过较为系统地考察现今我国民事、经济流转中所出现的种种有关问题，选择出一些较具代表性的典型案例，进而以现行有关法律和一般法律理论予以评论和解释，即从司法实践的经验中获得学理上的进一步认识。如果这项工作客观上能使体现于案例中的法官们的公平正义观念与作为法学工作者的本书编者的学术思想相互印证，并在法律适用的一般技术问题上取得校正与共识，则编者的目的即能理想地实现。然而，碍于所辑案例的局限，囿于编者的专业水平，这实际很难达到。在编写过程中，我们力求使法律上的评价和学理上的分析占据主要并能由此形成本书的特点，鉴于我国有关立法及司法实践的现状，其中学理上

的概括可能更有意义。对有些案例的判决，编者都从学理上或依据法律提出了完全相反的看法；这种与原判决相悖的观点未必就是正确的，不过是学理上的判断；而学理上的事情从来是仁者见仁智者见智。所谓百家争鸣，始见学术思想的多元。编者之言亦权诤作一家而已。

在编写过程中，编者遭遇到一些难于解决的问题。这或由于立法与法学现状，或由于编者自身的能力。此类问题既体现在本书的体例编排上，也体现在编者在评析过程中所阐发的观点上。例如，鉴于现阶段我国法学界对承包的各种形式，即农业承包、企业承包的区别与性质尚无定论，故编者谨将其与建设工程承包统统归并为承包合同一编。至于此中的争议，留待读者自己解决。另外，涉及联营的性质及其形式、有法人地位的企业与其主管单位的财产关系、企业租赁与承包等等，编者均援引成例或既有学说而行文，不一定是编者的观点。当然，编写中肯定难免错误与疏浅。所有这些都恳望学界的同仁和专家指教。我们水平有限，知其不可勉为或毋为之，仅以尽一点精神为已足。

本书于体例上一般分为案情；争议；判决、裁决或协议（视结案形式而定）和评析四部分。其中评析为主，以力求反映编者本身对具体案例的法理评价和学术观点。全书共辑各类合同案例163件，分十编。依次为：技术合同，购销、借款、承包、财产租赁、加工承揽、货物运输、财产保险合同，其它合同、涉外经济合同。其中第九编“其它合同”是出于方便编排而将仓储保管、供用电和合伙合同等归为一编。臧天常编写第一编、第二编部分；沈净编写第一编部分；刘俊海编写第二编、第四编部分；周昀编写第三、四、八编及第九编部分；宁晨新编写第五、六、七编和第九编部分；

目 录

第一编 技术合同

1. 如何确定非专利技术是否成熟? (1)
2. 责任究竟在哪方? (3)
3. 这样的再转让受法律保护吗? (6)
4. 后续改进的技术成果属于谁? (9)
5. 这是技术咨询吗? (12)
6. 如何区分职务技术成果与非职务
技术成果? (14)
7. 究竟谁是这起技术转让合同纠纷
的主要责任方? (17)
8. 单位对非职务技术成果可以主张
权利吗? (20)
9. 转让的技术是否必须通过鉴定? (22)
10. 技术服务质量能否以产销状况来认定? (24)
11. 如何认定这份协议书的性质? (26)
12. 谁来支付技术中介费? (28)
13. 非法人机构能做技术合同的中介方吗? (30)
14. 这种索酬行为是不是犯罪? (33)
15. 这项技术符合转让标准吗? (36)
16. 职务技术成果的完成者擅自转让该成果
不应定为贪污罪..... (41)

17. 私揽单位业务从中获利是何行为? (43)
18. 履约能力有限却签订技术合同应负什么
责任? (46)
19. 这种转让行为能否构成贪污罪? (49)
20. 谁是这份技术转让合同的违约方? (51)
21. 这份技术合同是否有效? (54)
22. 这场技术权益纠纷该如何处理? (56)

第二编 购销合同

23. 县政府批准的“皮包公司”倒闭后, 其
债务由谁承担? (60)
24. 不具备法人资格的乡村集体企业关闭后,
由谁作为被告参加诉讼? (63)
25. 双方意思表示本不一致, 所订购销合同实为
无效..... (66)
26. 连环购销合同中一方当事人不具备法人
资格, 应如何处理? (69)
27. 没有营业执照的农村村民之间订立巨额
购销合同引起纠纷..... (74)
28. 超越经营范围订立合同的供方企业关闭
后, 其主管单位应对其无效合同负责..... (77)
29. 需方超越经营范围所订购销合同无效..... (81)
30. 违反国家利益或社会公共利益的购销合
同是无效合同..... (84)
31. 一个进行完全部审判程序后又予以重审
的无效购销合同案件..... (87)
32. 需方代理人越权侵占供方货物构成侵权
行为..... (92)

33. 需方企业被兼并，欠款应当由谁还？……………（94）
34. 如何处理工矿产品购销合同履行中的违约行为与侵权行为竞合？……………（97）
35. 种子公司单方面改变合同规定的稻种收购价格，应承担违约责任……………（100）
36. 三角债互为制约，唯协商才易解决……………（104）
37. 连环购销合同中的标的质量不合格，如何请求仲裁和诉讼？……………（107）
38. 供方有意迟延供货而待涨价须负违约责任……………（111）
39. 连环购销合同中必须有一环采取书面形式订立合同……………（115）
40. 当事人由于事实错误而作出错误的意思表示，其所订合同可依法撤销……………（118）
41. 供方因不可抗力造成给付迟延，需方以此为由不如约付款须负违约责任……………（121）
42. 购销结合合同中一方违约，另一方未采取措施防止损失扩大，应如何处理？……………（124）
43. 需方不能按约定的品种和质量交货应负违约责任……………（126）
44. 需方拒不履行其授权的代理人所订立的购销合同，应当负违约责任……………（129）
45. 供方逾期交货，应向需方偿付违约金和赔偿金……………（132）
46. 必须采取书面形式的农副产品购销合同没有以书面形式订立，应确认无效……………（134）
47. 主张权利的证据不足贸然起诉，请求方

遭受更多损失·····	(137)
-------------	---------

第三编 借款合同

48. 谁是这一借款合同的被告? ·····	(139)
49. 这笔贷款是否应当从担保单位的帐户上 划拨? ·····	(142)
50. 这65,000元借款该由谁来偿还? ·····	(144)
51. 数个担保人于事先未就各自的担保份额 有约定, 担保责任如何确定? ·····	(147)
52. 担保单位发生合并事项, 由谁承担担保 责任? ·····	(149)
53. 利用他人已取得担保的无效借款合同书 以欺诈行为同银行签订的借款合同亦 无效·····	(152)
54. 这笔贷款应由谁来偿还? ·····	(155)
55. 巨额贷款久拖不还, 法院审理迅速结案·····	(158)

第四编 承包合同

农业承包合同

56. 哪份承包合同合法有效? ·····	(160)
57. 这个果园承包合同是否有效? ·····	(164)
58. B县工商局对这两份合同效力的确认是 否正确? ·····	(167)
59. 原承包合同关系未解除, 当事人一方不 得就同一客体重设承包合同关系或买卖 关系·····	(169)

企业承包合同

60. 当事人一方能否以合同规定的权利义务 有失公平或法定代表人的变更为由擅自	
--	--

- 解除合同? (172)
61. 未进行清产核资并明确当事人双方的权利
义务, 承包实际不能成立 (175)
62. 当事人一方内部意见不一致造成合同不
能履行, 该当事人负违约责任 (178)
63. 是承包合同纠纷, 还是劳务报酬纠纷? (181)
64. 发包方漏列原债务、原债务由谁偿还? (184)
65. S 县农垦公司是否应当支付这10万元承
包款? (186)

建设工程承包合同

66. 承包方不能如期完成建筑工程, 应负违
约责任 (190)
67. 建筑工程价款已结算, 发包方无理拒付
应负违约责任 (193)
68. 承包工程的初步设计和总概算未经批
准, 建筑工程承包合同无效 (195)
69. 建筑工程发包方和承包方各自违约, 均
应负违约责任 (200)
70. 发包方向持有承包方介绍信的人支付了
工程维修押金, 发包方不负违约责任 (202)

第五编 财产租赁合同

71. 融资性财产租赁关系中、出租人不就租赁
标的负赔偿义务, 但有代承租人主张权
利的义务 (205)
72. 承租人逾期不还租赁物应付违约金, 但不应
承担不可预见的损失赔偿责任 (207)
73. 租赁财产所有权于租赁关系存续中被转

- 移, 原租赁合同的效力不受影响…………… (209)
- 74. 一个代理人同时代表当事人双方签订的合
同无效…………… (211)
- 75. 以隐瞒事实真相造成当事人他方的误解
而订立的合同无效…………… (213)
- 76. 中途解除合同须负违约责任, 擅自扣押对
方财产属于侵权…………… (215)
- 77. 租期内协商终止合同, 请求方仍负违约
责任, 但承租人预付租金须予适时返还…… (217)
- 78. 出租人妨碍承租人生产须承担违约责任…… (219)
- 79. 非法人企业的债务由其主管单位负连带清偿
责任…………… (222)
- 80. 受雇于当事人并为其工作的雇员不应被
列为共同被告…………… (224)
- 81. 合同履行因主管机关干预而终止, 该主
管机关须对其所属当事人的违约负责…… (226)

第六编 加工承揽合同

- 82. 数法院就同一案件有管辖权, 当以先收
案的法院执行管辖…………… (229)
- 83. 定作方经营范围不决定加工方承揽范围…… (231)
- 84. 定作方对未约定的加工项目无异议, 得
视为该加工项目符合约定…………… (232)
- 85. 来料有瑕疵应及时声明, 擅自转让工作
后果自负…………… (235)
- 86. 未取得营业执照, 经营行为无效…………… (237)
- 87. 承揽方须对产品质量负责…………… (239)
- 88. 解除合同并不意味着免除有过错一方的

责任·····	(240)
89. 交货未领收据引起纠纷, 违背诚实信用 原则须负赔偿责任·····	(244)
90. 未明对方法律地位而与之签订合同, 遭 受损失后果自负·····	(246)
91. 原合同未能履行而转让, 权利义务关系 依新合同确定·····	(248)
92. 借用合同书订立合同无效; 偷工减料须 赔偿对方损失·····	(250)
第七编 货物运输合同	
93. 货物变质承运方没有过错, 擅扣汽车托 运方赔偿损失·····	(253)
94. 确定因果关系是分清责任的关键·····	(255)
95. 承运人逾期交货当负赔偿责任·····	(257)
96. 定金返还后仍应给付违约金·····	(259)
97. 保证单位须负连带赔偿责任·····	(261)
98. 这笔损失应双方分担·····	(263)
99. 货物丢失承运人依法赔偿损失, 投保基本 险保险人不负窃盗险责任·····	(265)
100. 托运大宗货物必须提前申请·····	(267)
101. 收货人不主动及时地主张权利, 逾期提 出请求已丧失胜诉权·····	(269)
102. 山体滑坡列车运行受阻, 承运人及时处 理承运货物不负责任·····	(271)
103. 承运人应托运方押运人请求驾车通过施 工路段, 造成货损谁应负责? ·····	(273)

第八编 财产保险合同

104. 保险公司委托他人代理保险业务, 保险期当
自代理人接受保险金之时起…………… (275)
105. 五金商店是否应当赔偿付这5000元
保险金? …………… (277)
106. 被保险人不按期缴纳保险费, 保险公司
有权单方解除保险合同吗? …………… (279)
107. 窃贼无照驾车造成第三人损失, 保险公
司有无赔偿责任? …………… (282)
108. 投保范围与保险范围一致是确定保险
责任的基础…………… (284)
109. 保险公司是否应对这起风灾损失承担赔
偿责任…………… (287)
110. 如何处理这起重复保险案件? …………… (290)
111. 保险公司委托代理人代办保险业务, 代
理人违约而被代理人未有书面解除合同的
表示, 该代理关系依然存在…………… (292)
112. 这笔保险金到底应该归谁? …………… (295)
113. 实际损失无法准确测定, 保险公司如何
赔偿? …………… (297)
114. 保险公司应对这起盗窃案中被保险人
所遭受的全部损失负责赔偿…………… (300)

第九编 其它合同

仓储保管合同

115. 因保管人过错致使仓储货物变质, 该保
管人须对此损失负赔偿责任…………… (303)
116. 因货物自身性质引起的短量不予赔偿…………… (305)

供用电合同

117. 违章送电造成损失, 供电方负损失赔偿
责任…………… (307)
118. 计电设备有误差造成用电方损失, 供电
方须予赔偿…………… (309)

合伙合同

119. 如何处理这起合伙结算纠纷? …… (311)
120. 是合伙纠纷还是雇用合同纠纷? …… (314)
121. 合伙人退伙后, 对其在合伙期间的债务
是否仍有连带清偿责任? …… (317)
122. 李某对这 1 万元债务是否应负连带清偿
责任? …… (320)

联营合同

123. 联营解体, 实际出资返还不应包括出资
款的利息…………… (322)
124. 单方过错造成联营合同无效, 该过错方
须对由此引起的一切损失负责…………… (325)
125. 这个联营商品展销合同有效吗? …… (328)
126. 联营合同中的违约金条款无效, 一方给
对方造成损失应如何处理? …… (331)

第十编 涉外经济合同

购销合同

127. 确认书条款与信用证条款不一致, 如何
及时正确地处理? …… (334)
128. 如何使合同完整无缺并不失时机地主张
权利? …… (339)
129. 国际贸易惯例、合同条款及相关证据并
用, 减少给付瑕疵和给付不能的损失…………… (344)

130. 忽略合同生效条款致使合同不成立, 当事人间不发生权利义务关系…………… (347)
131. 卖方交付货物品质不符合同标准, 买方索赔合法…………… (349)
132. 买方未按FOB交货条件如期装运货物, 应承担违约责任…………… (352)
133. 卖方给付货物不合标准而依买方请求换货, 买方不得擅自另行议价…………… (354)
134. 事后追认代理行为, 被代理人应承担民事责任…………… (358)
135. 合同无效, 过错方应承担哪些损害赔偿
责任? …………… (361)
136. 违反合同与信用证规定 理 应 负 违 约 责
任…………… (364)
137. 卖方提交倒签提单, 买方有权解除合同
并拒收货物…………… (367)
138. 按CIF成交, 货物装运前的 损 失 由 谁
承担? …………… (370)
139. 合同因迟延履行而解除, 违约方应承担
责任…………… (373)
140. 货物已退还卖方, 买方不应承担损失…………… (376)
141. 铁路运单项目不清, 买方拒付货款合法…………… (379)
142. 合同约定先付款后交货而卖方却先行交
货, 则买方拖欠货款卖方也有过错…………… (382)
143. 货已发出待运, 买方能否拒绝付运或以
价格不合理毁约? …………… (385)
144. 卖方交付品质不良的货物, 应负违约赔

赔偿责任·····	(388)
145. 卖方违约不交货, 买方补进替代物合法·····	(391)
146. 买方超过合同规定的期限提出索赔无效·····	(394)
147. 双方违约, 均应承担民事责任·····	(397)
共同海损	
148. 合同条款与国际惯例不一致, 而合同条 款又不明确, 如何主张权利? ·····	(401)
中外合资合同与中外合作合同	
149. 终止合同不符合法律规定, 违约方应承担 责任·····	(405)
150. 中外合营企业未获批准, 合营合同应视 无效·····	(408)
151. 当事人一方不按期出资, 他方应怎样 处理? ·····	(411)
152. 一起合作经营企业合同纠纷案·····	(416)
153. 外商用作出资的设备必须符合合同和我 国法律的要求·····	(422)
154. 共同投资合办企业, 出资应予返还·····	(426)
155. 一案变三案, 法院先以别认定而后分别 审理·····	(428)
156. 外商履行合同存在欺诈行为, 中国法院执行 保全措施合法·····	(433)
157. 这是一起什么类型的涉外经济纠纷? ·····	(440)
158. 违约非因不可抗力, 违约方不能免责·····	(442)
雇佣合同	
159. “武汉轮船公司”诉“巴拿马马索达· 格莱特航运有限公司”船员雇佣合同纠纷	