

全国政法院校经济法研究会科研课题

合同法

原理与实务

苏万觉 主编

人民法院出版社

合同法原理与实务

全国政法院校经济法研究会

主 编：苏万觉

副主编：李 克 李可人
谭 玲

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

合同法原理与实务/苏万觉主编. —北京: 人民法院出版社, 1999. 6

ISBN 7-80056-850-4

I. 合… II. 苏… III. 合同法-法的理论-中国 IV. D923. 61

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (1999) 第 22958 号

合同法原理与实务

主编/苏万觉

人民法院出版社

(北京东交民巷 27 号 100745)

电话: 65136849 65299981 65134290

北京人卫印刷厂印刷

850×1168 毫米 1/32 27.625 印张 680 千字

1999 年 9 月第 1 版 1999 年 9 月第 1 次印刷

印数: 0001—5000 册

ISBN 7-80056-850-4/D·922

定价: 42.00 元

顾 问：

刘家琛 最高人民法院副院长

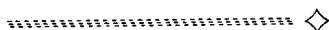
策 划：

方亚祥 福建省政法管理干部学院党委书记

陈 勇 全国政法院校经济法研究会副会长

福建省政法管理干部学院校长

序



当今社会，人们生活在合同的海洋里。不管是组织、单位或者个人，凡是平等身份往来，都只能用合同的方式来运作。如公民的衣食住行；企业的生产经营；科技界的技术开发和科技成果转化；对外经济技术贸易；甚至国际间的政治文化交往等等，无不是依赖于合同来完成。据不完全统计，近几年我国每年大约发生有 40 亿份合同，法院每年受理合同纠纷案约 200 多万件。可见制定一部统一、完善而又科学的合同法，规范合同行为，对于保护当事人的合法权益，维护经济秩序，促进国内经济、技术和对外经济贸易的发展，保障社会主义现代化建设具有何等重要的意义。

恩格斯说：“……把每天重复的生产，分配和交换产品的行为用一个共同规则概括起来，设法使个人服从生产和交换的一般条件，这个规则，首先表现为习惯，后来便成了法律”。^① 我以为最早的法律首先便是交易法（合同法），最早的习惯便是黑格尔在《法哲学原理》中，[德] 帕里船长的《日记》中和马克思在《资本论》中所描述的交易习惯，即远古社会在交换过程中举行的仪

^① 《马克思恩格斯全集》第 2 卷，第 538 页。

式。如古代日尔曼人在交换产品时，弯曲手指宣誓；古罗马人将一根棍子折断，各执一段；巴芬湾西部居民和东部爱斯基摩人交换产品时用舌头去舔对方的物品两次等等。以及我国最早交易活动中的“胡人弹骨、越人契骨、歃血”^①等仪式。其目的便是为了杜绝反悔、欺诈，避免交换纠纷（战争）。可见合同法是宣传法的起源和发展、经济民主最好的通俗教材。

新《合同法》的诞生标志着我国市场经济进一步成熟和发展。一般说来，市场经济的成熟程度是以市场主体、交易规则和市场环境三大指标来评价。从新《合同法》中的合同主体来看，他们有独立的身份，平等的地位和拥有交换物的完全所有权，允许他们按照自己的合同意志，选择自己的合同对象，确定自己的合同内容，任何单位和个人不得非法干预。说明今天的市场主体已经不是昔日的市场主体；从新《合同法》与过去的《经济合同法》、《涉外经济合同法》、《技术合同法》（简称三个合同法）相比已经不是条款数量的差别，而是层次和“质”、“级”的差异了。一个法律文件中拥有 428 条之多，是我国以往立法中所没有的；“三个合同法”是以主体身份，条款分割的立法，而新《合同法》是建立全国统一市场的立法，而且，在许多方面已与国际市场接轨，交易规则已趋统一。最后，新《合同法》对国家指令性计划合同，或者国家订货合同只规定了一条，同时突出了市场经济的要求，赋予执行指令性计划合同企业相应的权利，如此等等。其结果必然出现一个宽松的市场环境。按照“法律应该以社会为基础”^②的论断来看，任何一部法律，必定反映与之相适应的社会基础。所以《合同法》的诞生必然标志着当前市场经济成熟和发展状况。

① 《淮南子·齐俗》，《辞海》缩印版。

② 《马克思恩格斯全集》第 6 卷，第 291 页。

《合同法》的诞生还标志着我国法制建设，尤其是民事立法有了一个重大的发展。第一，立法工作者在造法方面有许多新贡献。如在指导思想上，把经济效率与公正，交易便捷与安全结合在一起，既注意有利于提高经济效率，又注意促进生产力的发展；第二，废除了身份立法和条块立法；第三，突出了维护当事人的合法权益和加强追究违约责任以及打击利用合同形式的各种违法犯罪活动；第四，吸收了国际贸易中许多通常的作法。如世界各国通行的市场经济基本交易原则——平等、自愿、公平、诚实信用原则等；《国际货物销售合同公约》、《国际商事合同通则》以及一些国家的成功的合同制度等，具有一定前瞻性；第五，启用了一批新制度，比较全面地规定了合同立法程序，增加了电子交易等新型缔约方式、格式合同条款、缔约过失责任、履行抗辩权，不安抗辩权，债权人的撤销权和代位权，合同的解释等一大批新制度；第六，废止了《经济合同法》、《涉外经济合同法》和《技术合同法》三足鼎立、瓜分市场的局面；而且，其他法律、行政法规中有关合同行为的规定均不得与新《合同法》相抵触。把纷繁的市场交易规则统一起来，形成了全国统一大市场。

《合同法》的实施对我国经济政治生活必将产生重大影响。合同法是规范市场交易的基本法，是民商法的重要组成部分。它的实施必将促进和保障市场经济统一、有序、健康发展，从而促进社会主义现代化建设的进程。而且，《合同法》中一大批新制度的实施，必然推动《民法通则》的修改和完善，从而推动我国经济、民事立法制度的新一轮革命，如尽快制定物权法等。更为重要的是，合同方式联结的经济关系，其主体意志是独立的，其主体行为是自由的，双方身份是平等的，而且拥有交换产品的完整所有权，所以，产品交易行为必须用民主、协商、达成一致协议的办法来进行。这样的经济民主一旦成熟，必然要求国家政治生活与

之相适应。因此，合同法制度必然又将对我国经济政治生活发生重大影响。

总之，这部《合同法》在市场交易立法体系中条文最多，涉及面最广，层次最深，体系最为完整，与国际接轨力度最大，实施保障系统全面，应当说是当前民事立法中最为成功的。当然，某一个历史阶段上的最成功，不等于没有瑕疵，随着市场经济进一步成熟和发展，必然又须修改、补充和完善。只要我们抱着积极欢迎的态度，就可以作出与时代一致的评价来。

《合同法原理与实务》一书的作者们正是抱着这样的态度来迎接《合同法》的。所以他们以崇法、弘法、护法和求实创新的精神，严谨的学风，激文著述，宣传合同法制。经过长期准备，三易其稿，最近才算完成。对于教材这类书籍，当前，囿于我的工作时间和精力，很难在一个短时间内从扉页到封底看完它。然而，这部书我却有一种契而不舍的感觉，许多内容看似常理，悟来深邃，颇有新知，所以，读之再三。给我的印象是：资料详实，知识容量大，文笔流畅，深入浅出，针对性强，理论联系实际紧密，纵横比较贴切、得当，而且，特别用心谋篇布局。其谋篇，以合同理论为支点，以市场交易政策为导向，以国际贸易规则为借鉴而勾绘；其布局，由合同法基础理论，转让财产所有权合同，转让财产使用权合同，完成工作合同，提供服务合同和合同示范文本六编二十七章组成。不仅涵盖了《合同法》428条的全部内容，而且为今后社会经济生活发展可能出现一些新类型合同，留下了很大空间接纳。同时，并未拘泥立法框架，在基础理论部分增加了合同担保，在分则部分增加了土地承包、出版、保险等合同，又把社会需要放在了第一位。本书再一个特点是每章后面附有一定难度的案例评析，揭示本章重点、疑点、难点，把深奥而枯燥的立法条文与平凡而生动的现实生活融为一体，用实际案例来阐释

序

法理，解析法义与指导实践，可收学成而务实之效。在同类书籍中是一部值得一读的好书。

刘家琛

1999年6月

目 录

===== ◇

第一编 合同法基础理论

第一章 合同法概述	(3)
第一节 合同概说.....	(3)
第二节 合同法的概念和调整对象.....	(13)
第三节 合同法的地位和作用.....	(16)
第四节 合同法的基本原则.....	(20)
第五节 合同法的体系.....	(26)
第六节 合同的分类.....	(29)
第二章 合同的订立	(37)
第一节 合同订立概述.....	(37)
第二节 合同的形式和内容.....	(44)
第三节 合同订立的方式 (一) —— 要约.....	(57)
第四节 合同订立的方式 (二) —— 承诺.....	(70)
第五节 合同的成立.....	(81)
第六节 国家订货合同的订立.....	(88)
第七节 格式合同的订立.....	(90)

第八节 缔约责任与保密义务·····	(97)
第三章 合同的效力 ·····	(106)
第一节 合同效力概述·····	(106)
第二节 合同在特定情况下的效力·····	(109)
第三节 效力不确定的合同的效力·····	(112)
第四节 无效合同及其法律后果·····	(117)
第五节 合同中特殊条款的效力·····	(122)
第六节 可撤销、可变更合同的效力·····	(123)
第四章 合同的履行 ·····	(131)
第一节 合同履行概述·····	(131)
第二节 合同履行的原则·····	(133)
第三节 合同履行的规则·····	(135)
第四节 双务合同履行中的抗辩权·····	(141)
第五节 代位权·····	(148)
第六节 撤销权·····	(151)
第五章 合同的变更与转让 ·····	(157)
第一节 合同的变更·····	(157)
第二节 合同的转让·····	(159)
第六章 合同的担保 ·····	(173)
第一节 合同担保概述·····	(173)
第二节 保证·····	(176)
第三节 抵押·····	(183)
第四节 质押·····	(188)
第五节 留置·····	(192)
第六节 定金·····	(194)
第七章 合同的终止 ·····	(199)
第一节 合同终止概述·····	(199)

第二节 合同的解除·····	(203)
第三节 债务的相互抵销·····	(214)
第四节 债务人提存标的物·····	(217)
第五节 债务免除·····	(218)
第六节 债权债务同归于一人·····	(219)
第八章 违约责任·····	(223)
第一节 违约责任概述·····	(223)
第二节 违约责任的承担条件·····	(227)
第三节 违约责任的承担形式·····	(233)
第四节 违约责任的免除·····	(241)
第九章 合同法的特殊规定·····	(247)
第一节 合同法的适用·····	(247)
第二节 合同的解释·····	(249)
第三节 涉外合同的法律适用·····	(253)
第四节 合同的管理·····	(256)
第五节 合同争议的解决·····	(260)

第二编 转让财产所有权合同

第十章 买卖合同·····	(267)
第一节 买卖合同概述·····	(267)
第二节 买卖合同的效力·····	(270)
第三节 特种买卖合同·····	(282)
第十一章 供用电、水、气、热力合同·····	(299)
第一节 供用电、水、气、热力合同概述·····	(299)
第二节 供用电合同·····	(301)
第十二章 赠与合同·····	(311)

第一节	赠与合同概述	(311)
第二节	赠与合同的成立及效力	(316)
第三节	赠与合同的撤销和终止	(319)
第四节	特种赠与	(323)

第三编 转让财产使用权合同

第十三章	借款合同	(333)
第一节	借款合同概述	(333)
第二节	借款合同的订立	(337)
第三节	借款合同的效力	(342)
第四节	违反借款合同的法律责任	(345)
第十四章	租赁合同	(349)
第一节	租赁合同概述	(349)
第二节	租赁合同的主要内容	(353)
第三节	租赁合同的效力	(355)
第四节	租赁合同的终止	(359)
第五节	房屋租赁	(360)
第十五章	融资租赁合同	(365)
第一节	融资租赁合同概述	(365)
第二节	融资租赁合同的主要内容	(371)
第三节	融资租赁合同的效力	(372)
第四节	融资租赁合同实践中应注意的问题	(377)
第十六章	土地出让、转让合同	(380)
第一节	土地使用权出让、转让合同概述	(380)
第二节	国有土地使用权出让、转让合同	(382)
第三节	集体土地使用权出让、转让合同	(391)

第四编 完成工作的合同

第十七章 承揽合同	(407)
第一节 承揽合同概述.....	(407)
第二节 承揽合同的内容及效力.....	(417)
第三节 承揽合同的终止.....	(423)
第十八章 建设工程合同	(428)
第一节 建设工程合同概述.....	(428)
第二节 建设工程合同的成立.....	(432)
第三节 勘察、设计合同.....	(439)
第四节 施工合同.....	(442)
第十九章 运输合同	(455)
第一节 运输合同概述.....	(455)
第二节 客运合同.....	(458)
第三节 货运合同.....	(465)
第四节 多式联运合同.....	(470)
第二十章 技术合同	(478)
第一节 技术合同概述.....	(478)
第二节 技术开发合同.....	(487)
第三节 技术转让合同.....	(491)
第四节 技术咨询合同和技术服务合同.....	(494)
第二十一章 出版合同	(500)
第一节 出版合同概述.....	(500)
第二节 图书出版合同与报刊出版合同.....	(503)
第三节 出版合同的主要内容.....	(507)
第四节 违反出版合同的法律責任.....	(516)

第五编 提供服务的合同

第二十二章 保管合同	(527)
第一节 保管合同概述.....	(527)
第二节 保管合同的效力.....	(531)
第三节 违反保管合同的责任.....	(534)
第二十三章 仓储合同	(538)
第一节 仓储合同概述.....	(538)
第二节 仓单.....	(540)
第三节 仓储合同的效力.....	(543)
第四节 违反仓储合同的责任.....	(546)
第二十四章 委托合同	(550)
第一节 委托合同概述.....	(550)
第二节 委托合同的效力.....	(553)
第三节 委托人、受托人与第三人的关系.....	(555)
第四节 损害赔偿责任与损失赔偿请求权.....	(559)
第五节 重复委托与共同受托.....	(562)
第六节 委托合同的终止.....	(563)
第二十五章 行纪合同	(567)
第一节 行纪合同概述.....	(567)
第二节 行纪合同法律关系.....	(572)
第三节 行纪合同的效力.....	(575)
第四节 违反行纪合同的法律責任.....	(580)
第二十六章 居间合同	(585)
第一节 居间合同概述.....	(585)
第二节 居间合同的效力.....	(590)

第三节 违反居间合同的法律責任·····	(594)
第二十七章 保险合同 ·····	(598)
第一节 保险合同概述·····	(598)
第二节 财产保险合同·····	(606)
第三节 人身保险合同·····	(612)

第六编 合同示范文本和参考文本

一、买卖合同 ·····	(623)
1. 工矿产品购销合同 (示范文本) ·····	(623)
2. 工矿产品订货合同 (示范文本) ·····	(624)
3. 工矿产品供应调拨合同 (示范文本) ·····	(626)
4. 地质机械仪器产品购销合同 (示范文本) ·····	(628)
5. 木材购销 (订货) 合同 (示范文本) ·····	(630)
6. 煤矿机电产品购销合同 (示范文本) ·····	(631)
7. 民用爆破器材购销合同 (示范文本) ·····	(632)
8. 农副产品购销合同 (示范文本) ·····	(633)
9. 农副产品订购合同 (示范文本) ·····	(634)
10. 农副产品购销结合合同 (示范文本) ·····	(636)
11. 农作物种子预约生产合同 (示范文本) ·····	(638)
12. 农作物种子购销合同 ·····	(640)
13. 商品房购销合同 (示范文本) ·····	(642)
二、供用电合同 ·····	(652)
1. 供用电合同 (参考文本) ·····	(652)
三、借款合同 ·····	(660)
1. 借款合同 (参考文本) ·····	(660)
四、租赁合同 ·····	(664)

1. 财产租赁合同 (示范文本)	(664)
2. 建筑施工物资租赁合同 (示范文本)	(665)
3. 房屋租赁合同 (参考文本)	(668)
4. 商品房产租赁合同 (参考文本)	(670)
五、融资租赁合同	(673)
1. 融资租赁合同 (参考文本)	(673)
六、承揽合同	(683)
1. 加工定作合同 (示范文本)	(683)
2. 修缮修理合同 (示范文本)	(684)
3. 承揽合同 (示范文本)	(686)
4. 汽车维修合同 (示范文本)	(687)
5. 广告发布业务合同 (示范文本)	(689)
6. 测绘合同 (示范文本)	(691)
七、建设工程合同	(697)
1. 建设工程施工合同 (示范文本)	(697)
八、运输合同	(718)
1. 水陆联运货物运输合同 (示范文本)	(718)
2. 铁路货物运输合同 (示范文本)	(720)
3. 水路货物运输合同 (示范文本)	(721)
4. 航次租船合同 (示范文本)	(722)
5. ____年____月度港口作业合同 (示范文本)	(723)
6. 汽车货物托运计划表 (参考文本)	(724)
7. 汽车货物运单 (参考文本)	(725)
8. 汽车运输货票 (参考文本)	(726)
9. 包机申请书 (参考文本)	(727)
10. 包机运输协议书 (参考文本)	(727)
九、技术合同	(729)