



冯朗奎 马金羚 郑岳境 著

合同法概论

合同法培训教材

武汉大学出版社



合同法概论

(合同法培训教材)

顾问 廖向阳

冯朗奎 马金羚 郑岳境 著

武汉大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

合同法概论/冯朗奎,马金铃,郑岳境著;顾问:廖向阳. —武汉:
武汉大学出版社,1999.6

合同法培训教材

ISBN 7-307-02773-9

I. 合… I. ①冯… ②马… ③郑… II. 合同法—概论—
中国 IV.D923.6-49

中国版本图书馆 CIP 数据核字(1999)第 22136 号

武汉大学出版社出版

(430072 武昌 珞珈山)

核工业中南三〇九印刷厂印刷

(432600 湖北省安陆市第九号信箱)

新华书店湖北发行所发行

1999 年 6 月第 1 版 1999 年 6 月第 1 次印刷

开本:850×1168 1/32 印张:9.375

字数:240 千字 印数:1—4000

ISBN 7-307-02773-9/D·403 定价:13.80 元

本书如有印装质量问题,请寄承印厂调换

序 言

《中华人民共和国合同法》于1999年3月15日经九届全国人大二次会议审议通过,并于1999年10月1日施行。《合同法》的颁布,对于规范民事合同行为,打击合同欺诈,规范交易行为,促进社会主义市场经济健康有序发展,将起到重要的法律保障作用,这是实施依法治国方略的一件大事。

为了学习、了解、掌握《合同法》的有关法律制度,马金羚等同志自《合同法》草案公布之日起,就进行了多方面的社会调查,查阅了大量资料,在此基础上编写了《合同法概论》一书。本书注重科学性、系统性与实用性的统一,分别从合同法基本原则、法定制度、运作方法与措施等方面一一作了介绍。特别是“当事人权益保护”、“合同监督”等内容,具有较强的实用性。可以说,该书既是一本合同法知识的普及读物,又是一部通俗易懂、便于操作的业务工具书。它的出版,不仅对于广大公民学法用法,而且对于从事法律实际工作的人员司法执法,都会有裨益。

马金羚同志从事法律实务工作多年,积累了丰富的实际工作经验,同时又刻苦学习,研究法学理论,著书立说,成果甚多。我作为与他结识多年的朋友,深为他的精神所感佩。在其合著《合同法概论》出版发行之际,特遵嘱予以推介,并以示祝贺!

郑承泉

1999年4月于中南政法学院

目 录

第一编 总则部分

第一章 合同法制定的目的、意义	1
第一节 概念	2
第二节 合同法制定的目的	2
第三节 合同法制定的意义	3
第二章 合同法的创新、发展与不足	5
第一节 合同法的创新	5
一 概述	5
二 合同法的制定过程	6
第二节 合同法的发展进程	7
第三节 合同法的不足	9
第三章 合同法的基本原则	11
第一节 合同法基本原则的确立与适用	11
一 合同法基本原则概念	11
二 合同法基本原则特征	11
三 合同法基本原则的适用	11
第二节 合同法的基本原则	13
一 平等、自愿原则	13
二 公平、诚实信用原则	14
三 守法原则	15

第四章 合同的订立、效力与履行	17
第一节 合同的订立	17
一 概述	17
二 合同的订立程序	18
三 合同订立及合同形式	21
第二节 合同的效力	22
一 合同生效要件	22
二 附条件生效的合同行为	23
三 附期限生效的合同行为	23
四 可撤销的合同行为	24
第三节 合同的履行	25
一 概述	25
二 履行的原则	25
三 合同订立的缺陷救济规定	26
第五章 合同担保	28
第一节 概述	28
第二节 担保方式与担保合同	29
一 担保方式	29
二 担保合同	29
第三节 担保合同的有关规定	32
一 担保合同应当采取书面形式	32
二 担保合同的从属性	32
三 担保人具有追偿权	32
第六章 合同当事人的权利	33
第一节 概述	33
第二节 权利的基本内容	33
一 权利的概念	34

二 民事权利的分类·····	34
第三节 民事权利的行使与保护·····	36
一 民事权利的行使·····	36
二 民事权利的保护·····	36
 第七章 合同的变更、转让、解除和终止·····	38
第一节 合同变更·····	38
一 概述·····	38
二 合同变更的法律程序·····	38
三 合同变更的法律效力·····	39
第二节 合同转让·····	39
一 概述·····	39
二 合同转让程序·····	40
三 合同转让及转移法律效力·····	40
第三节 合同解除·····	41
一 概述·····	41
二 合同解除的法律效力·····	42
第四节 合同终止·····	42
一 概述·····	42
二 合同终止的法定程序·····	43
三 合同终止的有关情况·····	43
 第八章 合同监督与相关法律规定·····	44
第一节 合同监督概述、法律特征与方法·····	44
一 概述·····	44
二 合同监督的法律特征·····	44
三 合同监督的方法·····	45
第二节 合同欺诈防范与监督制度·····	46
一 概述·····	46
二 合同欺诈的防范制度·····	46

三 合同欺诈行为的监督	48
第三节 合同行为的相关规范	49
一 法律适用范围	49
二 合同理解争议及合同解释	49
三 合同调解	50
四 合同仲裁	51
五 合同争议诉讼	51
第九章 合同的违约责任	52
第一节 合同违约责任概述及特征	52
一 概述	52
二 合同违约责任特征	52
第二节 违约责任的构成要件及形式	53
一 违约责任的构成要件	53
二 违约责任的形式	54
第三节 责任共担与违约免责	55
一 责任共担	55
二 违约免责	55
第二编 分 则 部 分	
第十章 买卖合同	57
第一节 概述与合同特征	57
一 买卖合同的概念与特征	57
二 买卖合同的性质	58
第二节 买卖合同形式分类	58
一 概述	58
二 具体形式分类	59
第三节 买卖合同的法律效力	60
一 概述	60
二 买卖合同当事人法律效力的内容	60

第四节 标的物所有权转移及风险负担	61
一 标的物所有权转移	61
二 买卖合同风险负担	61
 第十一章 供用电、水、气、热力合同	63
第一节 概述及合同特征	63
一 概述	63
二 供用电合同的特征	63
三 供用电合同条款的主要内容	64
第二节 供用电合同当事人的权利与义务	65
一 合同当事人的权利	65
二 合同当事人的义务	65
第三节 法律责任	66
一 缔约过失责任	66
二 违约金责任	66
三 损失赔偿责任	66
 第十二章 赠与合同	67
第一节 概述及合同特征	67
一 概述	67
二 合同特征	67
第二节 赠与合同的法定要件	68
一 标的物具有所有权	68
二 出赠人撤销赠与的法定条件与限制性规定	68
三 办理法定的登记手续	69
第三节 法律责任	69
一 赠与人的法律责任	69
二 受赠人的法律责任	69

第十三章 借款合同	70
第一节 概述及合同特征	70
一 概述	70
二 借款合同的特征	70
第二节 借款合同应具备的法定条件	71
一 利率的法定性	71
二 担保措施的法定性	71
三 合同条款内容的法定性	72
第三节 法律责任	72
一 违约行为是法律责任的前提	72
二 法律责任承担	73
第十四章 租赁合同	74
第一节 概述与合同特征	74
一 概述	74
二 合同特征	74
第二节 合同条款内容	75
第三节 租赁的效力	76
一 对于出租人的效力	76
二 对于承租人的效力	76
第十五章 融资租赁合同	78
第一节 概述及合同特征	78
一 概述	78
二 融资租赁的特征	79
第二节 国际融资租赁合同条款	80
一 概述	80
二 特别条款内容	81
第三节 合同当事人权利义务的内容	82
一 出租人的权利义务	82

二 承租人的权利义务	83
第十六章 承揽合同	84
第一节 概述与合同特征	84
一 概述	84
二 承揽合同的特征	84
第二节 承揽合同的主要内容	85
第三节 合同当事人的权利义务	86
一 当事人的权利	86
二 当事人的义务	86
第十七章 建设工程合同	88
第一节 概述及合同特征	88
一 概述	88
二 建设工程合同特征	89
第二节 合同条款的内容	90
一 勘察、设计合同内容	90
二 施工合同内容	90
第三节 合同当事人的法律责任	91
一 勘察、设计合同当事人的责任	91
二 施工合同当事人的责任	92
第四节 合同法律效力	93
一 勘察、设计合同效力	93
二 施工合同效力	93
第五节 建设工程合同当事人的共同责任	94
第十八章 运输合同	95
第一节 一般规定	95
一 运输合同概述	95
二 运输合同特征	95

三 运输合同一般要求	96
第二节 客运合同	96
一 合同当事人的责任	96
二 违约责任后果	97
第三节 货运合同	97
一 长期运输合同	98
二 运单式合同	98
三 货物运输合同的效力	98
第四节 多式联运合同	99
一 概述与合同特征	99
二 货物运输事故赔偿规定	100
第十九章 技术合同	101
第一节 一般规定	101
一 概述与合同特征	101
二 技术合同的主要内容	102
三 合同的价款、报酬或者使用费的法定支付方式	103
四 无效技术合同范围	103
第二节 技术开发合同	103
一 概述	103
二 委托开发合同的义务和责任	103
三 合作开发合同的义务和责任	104
四 技术成果的归属和分享原则	105
第三节 技术转让合同	105
一 概述	105
二 技术转让合同当事人的义务	106
三 技术转让合同当事人的责任	106
四 技术成果分享办法规定	107
第四节 技术咨询合同	107
一 概述	107

二 合同的条款内容	108
三 合同当事人的义务与责任	108
第五节 技术服务合同	109
一 概述	109
二 合同条款的内容	109
三 合同当事人的义务与责任	109
第六节 技术中介合同与技术培训合同	110
一 概述	110
二 合同的条款	110
 第二十章 保管合同	112
第一节 概述及合同特征	112
一 概述	112
二 保管合同的特征	112
第二节 合同当事人的权利义务	113
一 合同当事人的权利	113
二 合同当事人的义务	114
 第二十一章 仓储合同	115
第一节 概述及合同特征	115
一 概述	115
二 仓储合同的特征	115
第二节 仓单及仓单有关内容	116
第三节 合同当事人的权利义务	117
一 合同当事人的权利	117
二 合同当事人的义务	117
第四节 仓储合同与保管合同的区别	118
 第二十二章 委托合同	119
第一节 概述以及合同特征	119

一 概述	119
二 委托合同的法律特征	119
第二节 合同当事人的权利义务	120
一 委托合同的义务条款	120
二 委托合同的权利内容	120
第三节 委托合同行为与民事代理行为的区别	121
第二十三章 行纪合同	123
第一节 概述及合同特征	123
一 概述	123
二 行纪合同的特征	123
第二节 行纪合同当事人权利义务的内容	124
一 合同义务的内容	124
二 合同权利的内容	124
第三节 行纪合同与相关合同的区别	125
第二十四章 居间合同	127
第一节 概述及合同特征	127
一 概述	127
二 居间合同的特征	127
第二节 居间合同当事人的权利与义务	128
一 当事人的权利内容	128
二 当事人的义务内容	128
第三节 居间合同与相关合同的区别	129
一 与代理合同的区别	129
二 与委托合同的区别	129
三 与行纪合同的区别	129
第三编 合同权益保护制度	
第二十五章 合同的和解与调解	131
第一节 合同的和解内容	131

一 概述	131
二 和解应遵循的原则	131
三 和解的方法	132
第二节 合同的调解内容	133
一 概述	133
二 调解的法定条件及程序	133
 第二十六章 合同仲裁与争议诉讼	135
第一节 合同仲裁	135
一 概述	135
二 仲裁协议	135
三 仲裁申请	137
四 仲裁程序	138
第二节 合同争议诉讼	141
一 概述	141
二 提起诉讼与起诉文书	141
三 诉前保全措施申请	142
四 案件受理	143
五 调解	143
六 庭审调查与辩论以及判决	143
七 执行程序	144
 附录	145
一 国家法律 行政法规	145
二 主要参考书目	284

第一编 总则部分

第一章 合同法制定的目的、意义

第一节 概 念

合同法将《经济合同法》、《技术合同法》、《涉外经济合同法》三法融为一体，构成具有权威性的民事合同行为规范，以确保合同民事行为的统一性、完整性。它以三个合同法为基础，总结法制经验，补充完善合同法律制度，注重保持法律的连续性、稳定性；针对经济贸易活动和司法实践的新情况、新问题，借鉴外国经验，实现国家民事法律制度的国际性、适用性。

合同法第2条规定：“本法所称合同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。”这一法定概念指明了合同法的调整关系是民事权利义务关系，因此，我们认为，合同法是调整平等主体的自然人、法人、其他组织之间民事权利义务关系的法律规范的总称。当然，也有另一种主张，说合同法是调整经济主体之间经济权利义务关系的规范。持这种观点的人认为，合同法中合同行为的特征是市场行为的交易性，交易的目的是获得经济利益，因此，把合同法定义为经济权利义务关系的法律规范。我们认为，这种观点存在着一定的片面性。合同法是经济法律规范还是民事法律规范，应从合同法的自身法律特征方面去寻找答案。第一，合同法认定确立的合同当事人是民事法律关系的主体，即平等主体的自然人、法

人、其他组织。第二，合同法调整的是民事权利、义务关系。民事权利义务关系是民事法律关系，这种关系所指向的对象（物、行为等）构成客体要件。第三，合同是民事主体之间设立、变更、终止民事权利义务关系的协议，这种协议是典型的民事协议，即民事合同行为。我们不否认合同行为包含市场交易行为，但市场主体通过交易获得的经济利益是民事法律关系中民事权益的内容，正符合民事法律关系的客体要件。因此，合同法是调整平等主体之间的民事权利义务关系的民事法律规范。

第二节 合同法制定的目的

合同法第1条规定：“为了保护合同当事人的合法权益，维护社会经济秩序，促进社会主义现代化建设，制定本法。”其所称之合法权益是指民事权益，实际上就是国家民事法律制度所规范的“民事权利和利益”，包括人身权、财产权。依据合同法第1条规定的内容，立法目的反映在以下三个方面：

1. 保护合同当事人的合法权益。国家通过立法，规范合同当事人的合法权益保护制度，是社会主义国家法治的优越条件所决定的。国家的法律要体现国家意志，即统治者的意志。作为社会主义国家，其立法机构是全国人民代表大会。这种立法体制体现了“人民当家作主”的宪法原则。其政治特色是“人民代表”要代表人民的利益。因此，中华人民共和国合同法充分体现了“保护人民利益”的立法特点。

2. 维护社会经济秩序。党的十五大确立了我国发展市场经济的方针和政策。宪法修正案确立了发展社会主义市场经济的宪法制度，把党的十五大精神通过法定程序变成了国家意志。国家主要采取法律手段，对社会经济生活进行计划、组织、调节和监督。市场经济的发展靠的是市场主体遵照市场行为规则，通过“民事自治原则，达到取得经济效益”的目的。从某种意义上讲，