

第五章 合同法

01/合同法律制度概述

02/合同的订立

03/合同的效力

04/合同的履行

05/合同的担保

06/合同的变更和转让

07/合同的权利义务终止

08/违约责任

09/主要合同

本章考情分析

本章主要讲述了公司法的相关内容，历年考试有两个特点，一是涉及本章考题均以案例形式出现；二是每年必考主观题。每年考试分值在 16-20 分之间。

本章内容是经济法的第二个硬壳纸老虎，所有考点均需理解并记忆，难也好，易也罢，不得放过任何一个。所以本章内容的学习方法是“拍蝇打虎”。

第一节 合同法律制度概述

合同的概念和分类

合同法的调整范围和基本原则

一、合同的概念和分类

合同是指平等主体的自然人、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。

按照不同的标准可以将合同划分成不同的类型，合同主要有以下分类

1. 以法律、法规是否对其名称作出明确规定为标准

有名合同	法律设有规范，并赋予一定名称的合同，如买卖合同、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、委托合同、技术合同
无名合同	①法律尚未特别规定，也未赋予一定名称的合同； ②当事人之间依合意成立的无名合同，只要不违反法律、行政法规的强制性规范，不违背公序良俗，即属有效。 ③在无名合同因当事人意思不完备而出现纠纷时，应适用合同法总则的规定，并可以参照合同法分则或者其他法律最相类似的规定。

2. 按照除双方意思表示一致外，是否尚需交付标的物才能成立为标准

诺成合同	当事人的意思表示一致即成立的合同；如买卖合同、赠与合同；
实践合同	除当事人的意思表示一致以外，尚须交付标的物或完成其他给付才能成立的合同；如定金合同、自然人借款合同、保管合同。

3. 按照法律、法规是否要求具备特定形式和手续为标准

要式合同	法律或当事人要求必须具备一定形式的合同，如银行的借款合同、融资租赁合同、建设工程合同、保证合同、抵押合同、质押合同。
不要式合同	法律或当事人不要求必须具备一定形式的合同。

4. 按照双方是否互负给付义务为标准

双务合同	双方当事人互负给付义务的合同，如买卖、租赁、承揽等合同。
单务合同	只有一方当事人负给付义务的合同，如赠与合同。

5. 以合同相互间的主从关系为标准

主合同	不以他种合同的存在为前提即能独立存在的合同为主合同。
从合同	①必须以他种合同的存在为前提，自身不能独立存在的合同为从合同。 ②贷款合同与作为履行债务担保的保证合同，前者为主合同，后者为从合同。

6. 按照合同业务性质和权利义务内容的不同

①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。

②其他法律对合同另有规定的，依照其规定，合同法分则或者其他法律没有明确规定的合同，适用合同法总则的规定。

【例题·多选题】甲、乙双方达成协议，约定甲将房屋无偿提供给乙居住，乙则无偿教甲的女儿学钢琴。对于该协议，下列说法正确的有（ ）。

- A. 属于无名合同
- B. 属于实践合同
- C. 应适用合同法总则的规定
- D. 可以参照适用合同法关于租赁合同的规定

【答案】ACD

二、合同法的调整范围和基本原则

（一）合同法的调整范围

1. 适用范围

- ①平等主体之间的民事关系；
- ②法人、其他组织之间的经济合同关系，同时还包括自然人之间的买卖、租赁、借贷、赠与等合同关系；
- ③在政府机关参与的合同中，政府机关作为平等的主体与对方签订合同时适用《合同法》的规定；
- ④其他法律对合同另有规定的，依照其规定；其他法律没有明文规定的合同，适用《合同法》总则的规定。

2. 不适用《合同法》调整范围

- ①涉及婚姻、收养、监护等有关身份关系的协议；
- ②用人单位与劳动者之间，以及国家机关、事业单位、社会团体和与其建立劳动关系的劳动者之间建立劳动关系，订立、履行、变更、解除或者终止劳动合同，适用《劳动合同法》。

（二）合同法的基本原则

- ①平等原则；
- ②自愿原则；
- ③公平原则；
- ④诚实信用原则；
- ⑤遵守法律，不得损害社会公共利益原则。

第二节 合同的订立

- 合同订立的形式
- 合同订立的方式
 - 合同格式条款
- 合同成立的时间和地点
 - 缔约过失责任

合同的订立是指两个或两个以上的当事人，依法就合同的主要条款经过协商一致达成协议的法律行为。

合同当事人可以是自然人，也可以是法人或者其他组织，但都应当具有与订立合同相应的民事权利能力和民事行为能力。

当事人也可以依法委托代理人订立合同。

一、合同订立的形式

1. 书面形式，是指合同书、信件和数据电文（包括电报、电传、传真、电子数据交换和电子邮件）等，

法律、行政法规规定或当事人约定采用书面形式的，应当采用书面形式。

2. 口头形式；

3. 其他形式，如默示合同。

二、合同订立的方式

（一）要约

一方当事人以缔结合同为目的，向对方当事人提出合同条件，希望对方当事人接受的意思表示。

发出要约的当事人称为要约人，要约所指向的对方当事人则称为受要约人；如悬赏广告。

1. 要约应具备的条件

① 要约须由要约人向特定相对人作出意思表示；

② 要约的内容必须具有足以使合同成立的主要条件；

包括主要条款，如标的、数量、质量、价款或者报酬、履行期限、地点和方式等，一经受要约人承诺，合同即可成立。

③ 要约须表明经受要约人承诺，要约人即受该意思表示约束。

要约是一种法律行为，要约人发出的要约的内容必须能够表明：如果对方接受要约，合同即告成立。

2. 要约邀请

要约邀请是希望他人向自己发出要约的意思表示。要约邀请与要约不同，要约是一个一经承诺就成立合同的意思表示；而要约邀请的目的则是邀请他人向自己发出要约，一旦他人发出要约，要约邀请人则处于一种可以选择是否接受对方要约的承诺人地位。

寄送的价目表、拍卖公告、招标公告、招股说明书等都属于要约邀请，销售广告、商业广告的内容符合要约规定的，视为要约。

【例题】某化妆品广告称：水晶四季是引进日本全新技术专业除皱消眼袋组合，能有效消除眼袋、黑眼圈及周围暗沉。咨询订购热线 xxxx，免费送货。该广告属于要约还是要约邀请？

【解析】这是一个要约邀请，目的是希望他人看到广告后向自己发出订合同的要约。

【例题·单选题】要约邀请是希望他人向自己发出要约的意思表示。根据《合同法》的规定，下列情形中，不属于发出要约邀请的是（ ）。

- A. 甲公司向数家贸易公司寄送价目表
- B. 乙公司通过报刊发布招标公告
- C. 丙公司在其运营中的咖啡自动售货机上载明“每杯一元”

D. 丁公司向社会公众发布招股说明书

【答案】C

【解析】寄送的价目表、拍卖公告、招标公告、招股说明书、商业广告等为要约邀请。

3. 要约生效时间

要约自到达受要约人时生效。

①采用数据电文形式订立合同，收件人指定特定系统接收数据电文的，该数据电文进入该特定系统的时间，视为到达时间；

②未指定特定系统的，该数据电文进入收件人的任何系统的首次时间，视为到达时间。

4. 要约的效力

要约一经生效，要约人即受到要约的约束，不得随意撤销或对要约加以限制、变更和扩张。

5. 要约的撤回、撤销与失效

（1）要约撤回

要约在发出后、生效前，要约人使要约不发生法律效力的意思表示。

撤回要约的通知应当在要约到达受要约人之前或者与要约同时到达受要约人。

（2）要约撤销

要约人在要约生效后、受要约人承诺前，使要约丧失法律效力的意思表示。

撤销要约的通知应当在受要约人发出承诺通知之前到达受要约人。



不得撤销的要约：

- 要约人确定了承诺期限；
- 要约人以其他形式明示要约不可撤销；
- 受要约人有理由认为要约是不可撤销的，并已经为履行合同做了准备工作。

（3）要约失效

- ①拒绝要约的通知到达要约人；
- ②要约人依法撤销要约；
- ③承诺期限届满，受要约人未作出承诺；
- ④受要约人对要约的内容做出实质性变更。

受要约人由此作出的意思表示为反要约，反要约是一个新的要约。提出反要约就是对原要约的拒绝，使原要约失去效力，原要约人不再受该要约的约束。

【提示】实质性变更

有关合同标的、数量、质量、价款或者报酬、履行期限、履行地点和方式、违约责任和解决争议方法等内容的变更。

【例题·单选题】甲公司于4月1日向乙公司发出订购一批实木沙发的要约，要求乙公司于4月8日前答复。4月2日乙公司收到该要约。4月3日，甲公司欲改向丙公司订购实木沙发，遂向乙公司发出撤销要约的信件，该信件于4月4日到达乙公司。4月5日，甲公司收到乙公司的回复，乙公司表示暂无实木沙发，问甲公司是否愿意选购布艺沙发。根据《合同法》的规定，甲公司要约失效的时间是（ ）。

- A. 4月3日
- B. 4月4日

C. 4月5日

D. 4月8日

【答案】C

【解析】甲公司的要约中确定了承诺期限，因此不能撤销。而乙公司4月5日的回复对要约进行了实质性变更，是新的要约，导致原要约失效。

【例题·单选题】甲公司可以招标方式采购一套设备，向包括乙公司在内的十余家厂商发出招标书，招标书中包含设备性能、规格、品质、交货日期等内容。乙公司向甲公司发出了投标书。甲公司在接到乙公司及其他公司的投标书后，通过决标，最后决定乙公司中标，并向乙公司发出了中标通知书。根据《合同法》的规定，下列各项中，属于发出要约行为的是（ ）。

A. 甲公司发出招标书

B. 乙公司向甲公司发出投标书

C. 甲公司对所有标书进行决标

D. 甲公司向乙公司发出中标通知书

【答案】B

【解析】选项A，招标公告属于要约邀请；选项C，招标人定标属于承诺；中标人在接到中标通知书后，在指定的期间、地点与招标人签订书面合同，买卖合同正式成立。

【例题·单选题】甲公司因生产需要，准备购入一套大型生产设备。4月1日，甲公司向乙设备厂发出了一份详细的书面要约，并在要约中注明：请贵公司于4月20日前答复，否则该要约将失效。该要约到达乙设备厂后，甲公司拟撤销该要约。根据合同法律制度的规定，下列关于该要约能否撤销的表述中，正确的是（ ）。

A. 该要约可以撤销，只要乙设备厂尚未发出承诺

B. 该要约可以撤销，只要乙设备厂的承诺尚未到达甲公司

C. 该要约可以撤销，只要乙设备厂尚未为履行合同做准备工作

D. 该要约不得撤销，因为要约人在要约中确定了承诺期限

【答案】D

（二）承诺

承诺是受要约人同意要约的意思表示。

1. 承诺应当具备的条件

①承诺必须由受要约人作出。如由代理人作出承诺，则代理人须有合法的委托手续；

②承诺必须向要约人作出；

③承诺的内容必须与要约的内容一致；

④承诺必须在承诺期限内作出。

2. 承诺的方式

承诺应当以通知的方式作出，通知的方式可以是口头的，也可以是书面的。

3. 承诺的期限

（1）承诺应当在要约确定的期限内到达要约人。

①要约以信件或者电报作出的，承诺期限自信件载明的日期或者电报交发之日开始计算。信件未载明日期的，自投寄该信件的邮戳日期开始计算。

②要约以电话、传真等快速通讯方式作出的，承诺期限自要约到达受要约人时开始计算。

（2）要约没有确定承诺期限的，承诺应当依照下列规定到达：

①要约以对话方式作出的，应当即时作出承诺，但当事人另有约定的除外；

②要约以非对话方式作出的，承诺应当在合理期限内到达。

(3) 受要约人超过承诺期限发出承诺的，除要约人及时通知受要约人该承诺有效的以外，为新要约。

受要约人在承诺期限内发出承诺，按照通常情形能够及时到达要约人，但因其他原因承诺到达要约人时超过承诺期限的，除要约人及时通知受要约人因承诺超过期限不接受该承诺的以外，该承诺有效。

超过承诺期限发出	新要约	除非要约人承诺或不接受
承诺期限内发出，其他原因导致迟到	承诺有效	

4. 承诺的生效

承诺通知到达要约人时生效。承诺不需要通知的，根据交易习惯或者要约的要求作出承诺的行为时生效。

承诺的撤回是指受要约人阻止承诺发生法律效力意思表示。撤回承诺的通知应当在承诺通知到达要约人之前或者与承诺通知同时到达要约人。

受要约人对要约的内容作出实质性变更的，为新要约。承诺对要约的内容作出非实质性变更的，除要约人及时表示反对或者要约表明承诺不得对要约的内容作出任何变更的以外，该承诺有效，合同的内容以承诺的内容为准。

【例题】乙接到甲发出的电报，电报称：“现有 100 吨白糖，每吨售价 2000 元，如有意购买，请于 6 月 1 日前到我厂提货。”于是乙给甲回了一封电报，称：我厂同意按你厂提出的条件购买白糖，并将于 5 月 30 日到你厂提货。乙给甲发出的电报是否属于承诺？

【解析】乙给甲发出的电报是承诺，因为乙完全同意了甲的要约的内容。

【例题·单选题】陈某在 8 月 1 日向李某发出一份传真，出售房屋一套，面积 90 平方米，价款 260 万元，合同订立 7 日内一次性付款，如欲购买请在 3 日内回复。李某当日传真回复，表示同意购买，但要求分期付款，陈某未回复。8 月 3 日李某再次给陈某发传真，表示同意按照陈某传真的条件购买，陈某仍未回复。下列关于陈某、李某之间合同成立与否的表述中，符合合同法律制度的规定是（ ）。

- A. 李某的第二次传真回复为新要约，陈某未表示反对，合同成立
- B. 李某的两次传真回复，均为新要约，合同不成立
- C. 李某的第二次传真回复为承诺，合同成立
- D. 李某的第一次传真回复为承诺，合同成立

【答案】B

【解析】李某 8 月 1 日的回复将付款方式修改为“分期付款”，属于对要约作了实质性变更，应视为新要约，同时，陈某的原要约失效；李某 8 月 3 日的传真将其 8 月 1 日的“新要约”进一步修改为“一次性付款”，产生了另一个新要约，但由于陈某对李某 8 月 3 日的新要约并未答复同意，合同尚未成立。

幻灯片 45

【例题·多选题】根据《合同法》的规定，下列各项中，属于合同成立的情形有（ ）。

- A. 甲向乙发出要约，乙作出承诺，该承诺除对履行地点提出异议外，其余内容均与要约一致
- B. 甲、乙约定以书面形式订立合同，但在签订书面合同之前甲已履行主要义务，乙接受了履行
- C. 甲、乙采用书面形式订立合同，但在双方签章之前，甲履行了主要义务，乙接受了履行
- D. 甲于 5 月 10 日向乙发出要约，要约规定承诺期限截止至 5 月 20 日，乙于 5 月 18 日发出

承诺信函，但因其他原因该信函 5 月 21 日到达甲，甲未表示异议

【答案】BCD

【解析】选项 A，对要约作了实质性修改，属于新要约；选项 BC，当事人采用合同书形式订立合同的，自双方当事人签字或者盖章时合同成立，在签字或者盖章之前，当事人一方已经履行主要义务并且对方接受的，该合同成立；选项 D，受要约人在承诺期限内发出承诺，按照通常情形能够及时到达要约人，但因其他原因承诺到达要约人时超过承诺期限的，除要约人及时通知受要约人因承诺超过期限不接受该承诺的以外，该承诺有效。承诺到达时生效，合同成立。

三、合同格式条款

（一）格式条款的概念

格式条款是当事人为了重复使用而预先拟订，并在订立合同时未与对方协商的条款。当事人采用格式条款订立合同时，提供格式条款的一方应当遵循公平原则确定当事人之间的权利和义务。

（二）《合同法》对格式条款适用的限制

1. 提供格式条款的一方对格式条款中免除或者限制其责任的内容，在合同订立时采用足以引起对方注意的文字、符号、字体等特别标识，并按照对方的要求对该格式条款予以说明的，人民法院应当认定符合《合同法》所要求的“采取合理的方式”。提供格式条款一方对已尽合理提示及说明义务承担举证责任。

2. 格式条款无效的情形

①提供格式条款的一方免除其责任，加重对方责任，排除对方主要权利的条款无效。

②格式条款有造成对方人身伤害的免责条款；

③有因故意或重大过失造成对方财产损失的免责条款。

④格式条款具有《合同法》第五十二条规定的情形时无效：

a. 一方以欺诈、胁迫的手段订立合同，损害国家利益；

b. 恶意串通，损害国家、集体或者第三人的利益；

c. 以合法形式掩盖非法目的；

d. 损害社会公共利益；

e. 违反法律、行政法规的强制性规定。

本条所述情形，合同无效，其格式条款也无效。

3. 对格式条款的解释

对格式条款的理解发生争议的，应当按照通常理解予以解释。对格式条款有两种以上解释的，应当作出不利于提供格式条款一方的解释；格式条款和非格式条款不一致的，应当采用非格式条款。

【例题·多选题】根据合同法律制度的规定，下列属于合同中无效格式条款的有（ ）。

A. 有两种以上解释的格式条款

B. 因重大过失造成对方财产损失免责的格式条款

C. 就内容理解存在争议的格式条款

D. 造成对方人身伤害免责的格式条款

【答案】BD

四、合同成立的时间和地点

合同谈判成立的过程，就是要约、新要约、更新的要约直到承诺的过程。一般情况下，承诺作出生效后合同即告成立。

1. 当事人采用合同书形式订立合同的，自双方当事人签字或者盖章时合同成立，

①当事人在合同书上摁手印的，认定其具有与签字或者盖章同等的法律效力。

②在签字或者盖章之前，当事人一方已经履行主要义务并且对方接受的，该合同成立。

2. 当事人采用信件、数据电文等形式订立合同的，可以在合同成立之前要求签订确认书，签订确认书时合同成立。

3. 当事人以直接对话方式订立的合同，承诺人的承诺生效时合同成立；

4. 当事人签订要式合同的，以法律、法规规定的特殊形式要求完成的时间为合同成立时间。

【例题·单选题】甲公司与乙公司就一批货物的买卖进行磋商，甲公司在传真中表示，如达成协议则以最终签订售货确认书为准。乙公司在接到甲公司的最后一份传真时认为，双方已就该笔买卖的价格、期限等主要问题达成一致，遂向甲公司开出信用证，但甲公司以信用证上注明的价格条件不能接受为由拒绝发货。下列有关该案的表述中，符合法律规定的是（ ）。

- A. 合同不成立，甲公司有权拒绝发货
- B. 合同不成立，甲公司有权拒绝发货，但应补偿乙公司相应的损失
- C. 买卖合同已成立，甲公司应履行合同
- D. 买卖合同已成立，但因未发生实际损失，甲公司不承担法律责任

【答案】A

【解析】当事人采用信件、数据电文等形式订立合同的，可以在合同成立之前要求签订确认书。签订确认书时合同成立。

【例题·单选题】甲乙两公司订立了一份书面合同，甲公司签字盖章后邮寄给乙公司签字盖章。该合同的成立时间是（ ）。

- A. 自甲乙两公司口头协商一致并签订备忘录时成立
- B. 自甲公司签字盖章时成立
- C. 自甲公司将签字盖章的合同交付邮寄时成立
- D. 自乙公司签字盖章时成立

【答案】D

【解析】当事人采用合同书形式订立合同的，自双方当事人签字或者盖章时合同成立。

【例题·单选题】2007年4月30日，甲以手机短信形式向乙发出购买一台笔记本电脑的要约，乙于当日回短信同意要约。但由于“五一”期间短信系统繁忙，甲于5月3日才收到乙的短信，并因个人原因于5月8日才阅读乙的短信，后于9日回复乙“短信收到”。甲乙之间买卖合同的成立时间是（ ）。

- A. 2007年4月30日
- B. 2007年5月3日
- C. 2007年5月8日
- D. 2007年5月9日

【答案】B

【解析】承诺生效时合同成立，承诺自通知到达要约人时生效，采取数据电文形式订立合同，该数据电文进入该特定系统的时间，视为承诺到达时间。甲于5月3日收到乙的承诺短信，此时合同成立。

（二）合同成立的地点

一般来说，承诺生效的地点为合同的成立地点；

- 1. 采用数据电文形式订立合同的，收件人（要约人）的主营业地为合同成立的地点，没有主营业地的，其经常居住地为合同成立的地点。
- 2. 当事人采用合同书、确认书形式订立合同的，双方当事人签字或者盖章的地点为合同成立的地点。双方当事人签字或者盖章不在同一地点的，人民法院应当认定最后签字或者盖章的地点为合同成立地点。

3. 合同需要完成特殊的约定或法律形式才能成立的,以完成合同的约定形式或法定形式的地点为合同的成立地点。

4. 当事人对合同的成立地点另有约定的,按照其约定。采用书面形式订立合同,合同约定的成立地点与实际签字或者盖章地点不符的,应当认定约定的地点为合同成立地点。

数据电文形式:约定→收件人的主营业地→收件人经常居住地

合同书确认书形式:签章地点→最后签章地点→约定地点

五、缔约过失责任

1. 缔约过失责任是指当事人在订立合同过程中,因故意或过失致使合同未成立、未生效、被撤销或无效,给他人造成损失应承担的损害赔偿责任。

2. 在订立合同过程中有下列情形之一,给对方造成损失,应当承担损害赔偿责任:

- ①假借订立合同,恶意进行磋商;
- ②故意隐瞒与订立合同有关的重要事实或者提供虚假情况;
- ③当事人泄露或不正当地使用在订立合同过程中知悉的商业秘密;
- ④有其他违背诚实信用原则的行为。

3. 缔约过失责任与违约责任

①违约责任产生于合同生效之后,适用于生效合同,赔偿的是可期待利益的损害;

②缔约过失责任适用于合同不成立、无效、被撤销等情况,赔偿的是信赖利益的损失。信赖利益损失,一般以实际损失为限,包括所受损害与所失利益,主要指丧失订约机会的损失。信赖利益的赔偿不得超过合同有效时相对人可能得到的履行利益。

第三节 合同的效力

➤ 合同的生效

➤ 效力待定合同

一、合同的生效

1. 依法成立的合同,原则上自成立时生效;

2. 法律、行政法规规定应当办理批准、登记等手续生效的,自批准、登记时生效;

3. 当事人对合同的效力可以附条件或附期限,附生效条件的合同,自条件成就时生效。附解除条件的合同,自条件成就时失效。

二、效力待定合同

合同依效力层次可分为有效合同、效力待定合同、可撤销合同和无效合同。

效力待定合同是指合同订立后尚未生效,须经权利人追认才能生效的合同。追认的意思表示自到达相对人时生效,合同自订立时起生效。效力待定合同主要包括以下几种情形:

1. 限制民事行为能力人订立的合同

①超出自己的行为能力范围与他人订立的合同,为效力待定合同。经法定代理人追认后,该合同有效;

②纯获利益的合同有效;

③与其年龄、智力、精神健康状况相适应的合同有效。

对于此类效力待定合同,相对人可以催告法定代理人在一个月内予以追认。法定代理人未做表示的,视为拒绝追认。

2. 无权代理人订立的合同

①行为人没有代理权、超越代理权或者代理权终止后以被代理人名义订立的合同,为效力待定合同。未经被代理人追认,该合同对被代理人不发生效力,由行为人承担责任。

②相对人可以催告被代理人在一个月内予以追认。被代理人未做表示的,视为拒绝追认。

③合同被追认之前,善意相对人有撤销的权利;撤销应当以通知的方式作出。

	具体情形	效力
无民事行为能力人	独立实施	无效
	法定代理人代理	有效
限制民事行为能力人	①独立实施的纯获益的法律行为， ②独立实施的与其年龄、智力相适应的法律行为； ③法定代理人代理	有效
	独立实施的其他民事法律行为	效力待定
无权代理（形成表见代理则有效）		效力待定
自己代理、双方代理		同意或追认有效
通谋虚假表示实施的		无效
违反强制性规定的（有例外）		无效

恶意串通	损害国家、集体利益或第三人利益	无效
	损害他人合法权益	
欺诈、胁迫	损害他人利益	可撤销
	损害国家利益	无效
重大误解		可撤销
趁人之危、显失公平		可撤销
违背公序良俗		无效
以合法形式掩盖非法目的		无效

【例题·单选题】16岁的小林参加中学生科技创新大赛，其作品“厨房定时器”获得组委会奖励。张某对此非常感兴趣，现场支付给小林5万元，买下该作品的制作方法。下列关于该合同效力的表述中，符合合同法律制度规定的是（ ）。

- A. 该合同可撤销，因小林是限制民事行为能力人
- B. 该合同无效，因小林是限制民事行为能力人
- C. 该合同有效，因该合同对小林而言是纯获利益的
- D. 该合同效力待定，因需由小林的法定代理人决定是否追认

【答案】D

【解析】限制民事行为能力人订立的合同，经法定代理人追认后，该合同有效。但纯获利益的合同或者是与其年龄、智力、精神健康状况相适应而订立的合同，不经法定代理人追认，合同当然有效。由于小林是限制民事行为能力人且订立的并不是纯获利益的合同，所以是效力待定的。

【例题·多选题】根据《合同法》的规定，下列合同中，属于效力待定合同的有（ ）。

- A. 甲、乙恶意串通订立的损害第三人丙利益的合同
- B. 某公司法定代表人超越权限与善意第三人丁订立的买卖合同
- C. 代理人甲超越代理权限与第三人丙订立的买卖合同
- D. 限制民事行为能力人甲与他人订立的房屋买卖合同

【答案】CD

【解析】选项A是无效合同，选项B是有效合同。

第四节 合同的履行

- 合同履行的规则
- 抗辩权的行使
- 保全措施

一、合同履行的规则

（一）当事人就有关合同约定不明确时的履行规则

合同生效后，当事人就质量、价款或者报酬、履行地点等内容没有约定或者约定不明确的，可以协议补充；不能达成补充协议的，按照合同有关条款或者交易习惯确定；仍不能确定的，适用下列规定：

质量要求	①按照国家标准、行业标准履行； ②没有国家标准或行业标准，按照通常标准或者符合合同目的的特定标准履行
价款或报酬	①订立合同时履行地的市场价格履行； ②依法应当执行政府定价或者政府指导价的，按照规定履行
履行地点	①给付货币的，在接受货币一方所在地履行（收钱方）； ②交付不动产的，在不动产所在地履行； ③其他标的在履行义务一方所在地履行（交货方）。
履行期限	①债务人可以随时履行； ②债权人也可以随时要求履行，但应当给对方必要的准备时间；
履行方式	按照有利于实现合同目的的方式履行；
履行费用	履行义务一方负担

【例题·单选题】地处江南甲地的陈某向地处江北乙地的王某购买五吨苹果，约定江边交货。后双方就交货地点应在甲地的江边还是乙地的江边发生了争议，无法达成一致意见，且按合同有关条款或者交易习惯仍无法确定。根据合同法律制度的规定，苹果的交付地点应是（）。

- A. 乙地的江边
- B. 甲地的江边
- C. 由王某选择甲地或者乙地的江边
- D. 由陈某选择甲地或者乙地的江边

【答案】A

【解析】当事人就履行地点约定不明确，依照相关规定仍不能确定的：给付货币的，在接受货币一方所在地履行；交付不动产的，在不动产所在地履行；其他标的，在履行义务一方所在地履行。

【例题·多选题】X市甲厂因购买Y市乙公司的一批木材与乙公司签订了一份买卖合同，但合同中未约定交货地与付款地，双方就此未达成补充协议，按照合同有关条款或者交易习惯也不能确定。根据合同法律制度的规定，下列关于交货地及付款地的表述中，正确的有（）。

- A. X市为交货地
- B. Y市为交货地
- C. X市为付款地
- D. Y市为付款地

【答案】BD

【解析】合同履行地点不明确，给付货币的，在接受货币一方所在地履行；交付不动产的，在不动产所在地履行；其他标的在履行义务一方所在地履行。

（二）涉及第三人的合同履行

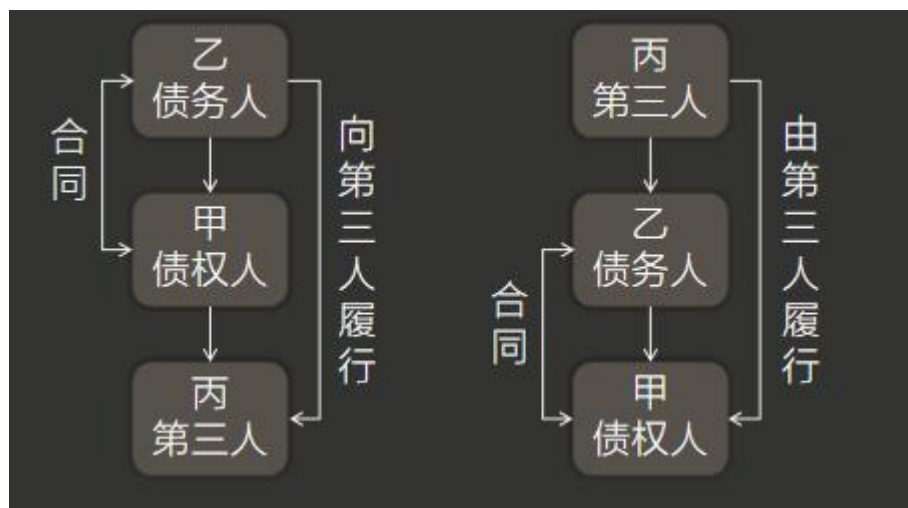
1. 向第三人履行的合同

向第三人履行的合同又称利他合同，指双方当事人约定，由债务人向第三人履行债务，第三人直接取得债权的合同。债务人向第三人履行的合同的法律效力为：

- ①第三人可以向债务人请求履行；
- ②债务人未向第三人履行债务或者履行债务不符合约定的，应当向债权人承担违约责任；
- ③债务人对于合同债权人可行使的一切抗辩权，对该第三人均可行使；
- ④因向第三人履行债务增加的费用，除双方当事人另有约定外，由债权人承担。

2. 由第三人履行的合同

由第三人履行的合同又称第三人负担的合同，指双方当事人约定债务由第三人履行的合同，该合同必须征得第三人同意。该合同以债权人、债务人为合同双方当事人，第三人不是合同的当事人。



由第三人履行的合同的法律效力为：

- ①第三人不履行债务或履行债务不符合约定的，债务人应当向债权人承担违约责任。
- ②债权人请求第三人履行债务时，债务人对于债权人的一切抗辩，第三人均可行使。
- ③第三人向债权人履行债务所增加的费用，除合同另有约定外，一般由债务人承担。

【例题·单选题】甲乙签订了一份合同，约定由丙向甲履行债务，但丙履行债务的行为不符合合同的约定，下列有关甲请求承担违约责任的表述中，正确的是（ ）。

- A. 请求丙承担
- B. 请求乙承担
- C. 请求丙和乙共同承担
- D. 请求丙或乙承担

【答案】B

【解析】当事人约定由第三人向债权人履行债务的，第三人不履行债务或者履行债务不符合约定，债务人应当向债权人承担违约责任。

【例题·单选题】甲公司向乙公司订购一台生产设备，乙公司委托其控股的丙公司生产该设备并交付给甲公司。甲公司在使用该设备时发现存在严重的质量问题。下列关于甲公司权利的表述中，正确的是（ ）。

- A. 甲公司有权请求乙公司承担违约责任
- B. 甲公司有权请求丙公司承担违约责任
- C. 甲公司有权请求乙、丙公司连带承担违约责任
- D. 甲公司有权请求乙、丙公司按照责任大小按份承担违约责任

【答案】A

二、抗辩权的行使

抗辩权是指在双务合同中，一方当事人在对方不履行或履行不符合约定时，依法对抗对方要

求或否认对方权利主张的权利。



（一）同时履行抗辩权

同时履行抗辩权，是指无给付先后顺序的双务合同当事人一方在他方当事人未为对待给付前，有拒绝自己给付的抗辩权。

1. 同时履行抗辩权行使的条件

- ①双方因同一双务合同互负债务；
- ②双方债务已届清偿期；
- ③行使抗辩权之当事人无先为给付义务，即双方的互负债务没有先后履行顺序；
- ④须对方当事人未履行或未适当履行合同债务。

2. 同时履行抗辩权的效力

当对方当事人完全履行了合同义务，同时履行抗辩权即告消灭，主张抗辩权的当事人就应当履行自己的义务。当事人因行使同时履行抗辩权致使合同迟延履行的，迟延履行责任由对方当事人承担。

（二）后履行抗辩权

后履行抗辩权是指合同当事人互负债务，有先后履行顺序，先履行一方未履行的，后履行一方有权拒绝其履行要求。先履行一方履行债务不符合约定的，后履行一方有权拒绝其相应的履行要求。

1. 后履行抗辩权行使的条件

- ①当事人基于同一双务合同，互负债务。
- ②当事人的履行有先后顺序。
- ③应当先履行的当事人不履行合同或不适当履行合同。
- ④后履行抗辩权的行使人是履行义务顺序在后的一方当事人。

2. 后履行抗辩权的效力

后履行抗辩权不是永久性的，它的行使只是暂时阻止了当事人请求权的行使。先履行一方的当事人如果完全履行了合同义务，则后履行抗辩权消灭，后履行当事人就应当按照合同约定履行自己的义务。

（三）不安抗辩权

不安抗辩权，是指当事人互负债务，有先后履行顺序的，先履行的一方有确切证据证明另一方丧失履行债务能力时，在对方没有履行或者没有提供担保之前，有拒绝自己履行的权利。

1. 不安抗辩权行使的条件

- ①当事人基于同一双务合同，互负债务；
- ②当事人的履行有先后顺序；
- ③不安抗辩权的行使人是履行义务顺序在先的一方当事人；
- ④后履行合同的一方当事人有丧失或可能丧失履行债务能力的情形；
- ⑤后履行合同的一方当事人未履行或提供担保。

2. 不安抗辩权适用的情形

- ①对方经营状况严重恶化；
- ②对方有转移财产、抽逃资金，以逃避债务的情形；
- ③对方丧失商业信誉；

④对方有丧失或可能丧失履行债务能力的其他情形。

先履行合同义务的当事人应当有证据证明对方不能履行合同或者有不能履行合同的可能性，没有确切证据而行使不安抗辩权，造成对方损失的，应当承担违约责任。

3. 不安抗辩权的效力

①中止履行；即应当先履行债务的当事人中止先为履行。

②解除合同；中止履行合同后，如果对方在合理期限内未恢复履行能力并且未提供适当担保的，中止履行合同的一方可以解除合同。

【例题】甲乙签订了一份买卖合同，双方约定由甲向乙提供一批生产用原材料，总货款为100万元，甲最晚于6月底前供货，乙收到货后在10日内付款。5月甲从报纸上得知：乙为逃避债务私自转移财产，被法院依法查封扣押了财产。于是甲通知乙，在乙付款或提供担保前中止履行合同。甲行使的是什么权利？

【解析】甲行使的是不安抗辩权。根据合同法律制度规定，先履行的一方有确切证据证明另一方丧失履行债务能力时，在对方没有履行或者没有提供担保之前，有权中止合同的履行，即有权行使不安抗辩权。本案中甲明确得知乙丧失了履行能力，于是依法行使了不安抗辩权。

【例题·单选题】甲与乙签订一份买卖合同，双方约定，甲提供一批货物给乙，货到后一个月内付款。合同签订后甲迟迟没有发货，乙催问甲，甲称由于资金紧张，暂无法购买生产该批货物的原材料，要求乙先付货款，乙拒绝了甲的要求。乙拒绝先付货款的行为在法律上称为（ ）。

- A. 行使先履行抗辩权
- B. 行使后履行抗辩权
- C. 行使同时履行抗辩权
- D. 行使撤销权

【答案】B

【解析】合同当事人互负债务，有先后履行顺序的，先履行一方未履行的，后履行一方有权拒绝其履行要求。

三、保全措施

（一）代位权

因债务人怠于行使其到期债权，对债权人造成损害的，债权人可以向人民法院请求以自己的名义代位行使债务人的债权，但该债权专属于债务人自身的除外。

专属于债务人自身的债权是指，基于扶养关系、抚养关系、赡养关系、继承关系产生的给付请求权和劳动报酬、退休金、养老金、抚恤金、安置费、人寿保险、人身损害赔偿请求权等权利。

代位权的行使需满足以下条件：

- ①债务人对第三人享有合法债权。
- ②债务人怠于行使其债权，如果债务人已经行使了权利，即使不尽如人意，债权人也不能行使代位权。
- ③因债务人怠于行使权利已害及债权人的债权，即债务人不履行其对债权人的到期债务，又不以诉讼方式或仲裁方式向其债务人主张其享有的到期债权，致使债权人的到期债权未能实现。
- ④债务人的债务已到期，债务人已陷于迟延履行，如果债务人的债务未到履行期或履行期间未届满的，债权人不能行使代位权。
- ⑤债务人的债权不是专属于债务人自身的债权。

代位权的行使范围以债权人的债权为限，超出部分人民法院不予支持。

在代位权诉讼中，债权人胜诉的，诉讼费由次债务人负担，从实现的债权中优先支付，其他必

要费用由债务人承担。

【例题】甲对乙享有 100 万元的到期合同债权。乙又是丙的债权人，债权为 200 万元，乙因怠于行使其对丙的到期债权，致使甲的到期债权得不到清偿，甲是否可以行使代位权？如何行使？数额是多少？如果甲对乙的债权为 200 万元，乙对丙的债权为 100 万元，甲行使代位权的数额是多少？

【解析】甲可以行使代位权。甲可以向人民法院请求以自己的名义代位行使乙对丙的债权，甲请求的数额应该以其所保全的债权为限，即只能请求丙向其清偿 100 万元。如果甲对乙的债权为 200 万元，乙对丙的债权为 100 万元，则甲请求的数额应以乙对丙的债权数额为限，即只能请求丙向其清偿 100 万元。

（二）撤销权

因债务人放弃其到期债权或者无偿转让财产，对债权人造成损害的，债权人可以请求人民法院撤销债务人的行为。

债务人以明显不合理的低价转让财产，对债权人造成损害，并且受让人知道该情形的，债权人也可以请求人民法院撤销债务人的行为。

1. 转让价格达不到交易时交易地的指导价或者市场交易价 70% 的，一般可以视为明显不合理的低价；

对转让价格高于当地指导价或者市场交易价 30% 的，一般可以视为明显不合理的高价。

2. 引起撤销权发生的要件是债务人有损害债权人债权的行为发生，主要指债务人以赠与、免除等无偿行为处分债权，包括放弃到期债权、无偿转让财产或以明显不合理的低价转让财产。

① 无偿行为不论第三人善意、恶意取得，均可撤销；

② 有偿转让行为，以第三人的恶意取得为要件，若第三人主观上无恶意，则不能撤销其善意取得的行为。

3. 债务人放弃其未到期的债权或者放弃债权担保，或者恶意延长到期债权的履行期，对债权人造成损害，债权人提起撤销权诉讼的，人民法院应当支持。

4. 债权人行使撤销权应以自己的名义，向被告住所地人民法院提起诉讼，请求法院撤销债务人因处分财产而危害债权的行为。

撤销权的行使范围以债权人的债权为限，债权人行使撤销权的必要费用，由债务人承担。债务人、第三人的行为被撤销的，其行为自始无效。第三人应向债务人退还财产或折价补偿。

5. 撤销权自债权人知道或者应当知道撤销事由之日起 1 年内行使。自债务人的行为发生之日起 5 年内没有行使撤销权的，该撤销权消灭。

【例题·单选题】2012 年，甲公司向乙银行借款 20 万元，借款期限为 2 年。借款期满后，甲公司无力偿还借款本息。此时甲公司对丙公司享有到期债权 10 万元，却不积极主张。乙银行拟行使代位权。下列关于乙银行行使代位权的表述中，符合合同法律制度规定的是（ ）。

- A. 乙银行可以直接以甲公司的名义行使对丙公司的债权
- B. 乙银行行使代位权应取得甲公司的同意
- C. 乙银行应自行承担行使代位权所支出的必要费用
- D. 乙银行必须通过诉讼方式行使代位权

【答案】D

【解析】选项 A，债权人应当以自己的名义行使代位权；选项 B，债权人行使代位权无需债务人同意；选项 C，债权人行使代位权的必要费用，由债务人负担。

【例题·多选题】甲公司欠乙公司 30 万元，一直无力偿付，现丙公司欠甲公司 20 万元，已经到期，但甲公司明示放弃对丙的债权。根据合同法律制度的规定，对甲公司的行为，乙公司可以采取的措施有（ ）。

- A. 行使代位权，要求丙偿还 20 万元

- B. 请求人民法院撤销甲放弃债权的行为
 C. 乙行使权利的必要费用可向甲主张
 D. 乙应在知道或者应当知道甲放弃债权 5 年内行使撤销权

【答案】BC

【解析】选项 A，债务人放弃到期债权的，债权人可以行使撤销权；选项 D，自债权人知道或者应当知道撤销事由之日起 1 年内行使撤销权。

	代位权	撤销权
条件	怠于行使到期债权	放弃到期债权、无偿转让财产或以明显不合理的低价转让财产
债权是否到期	到期	可以到期，也可以不到期
被告	次债务人	债务人
优先受偿权	债权人无优先权	债权人无优先权
相关费用	诉讼费用：次债务人 其他必要费用：债务人	律师代理费、差旅费等合理费用，由债务人负担；
行使期限	无规定	1 年：知道或应当知道之日 5 年：债务人行为发生之日
行使范围	债权为限	