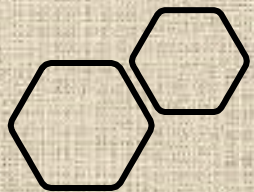


第五章 商事合同法

- 第一节 合同法概述
- 第二节 合同的成立
- 第三节 合同的履行



第一节 合同法概述



一、合同法和合同的概念

二、合同的法律特征和分类

三、合同法的渊源

一、合同法和合同的概念

合同的概念：合同是两个或两个以上的当事人，以发生、变更或者消灭民事法律关系为目的所达成的协议。（**各国定义不尽相同**）

合同法的概念：

合同法是指调整当事人之间发生的各种合同关系的法律规范的总称。它包括界限合同、订立合同、合同的无效、可撤销、合同的履行、合同的权利义务的终止、合同的解释、适用和各类合同的法律规范等。在我国，合同法归属于民法，不是一个独立的法律部门。

二、合同的法律特征和分类

1、合同的法律特征

合同是双方或多方当事人的民事法律行为，而非单方当事人的法律行为。

订立合同的目的是为了产生满足民事法律上的效果，包括设立变更或终止当事人之间的民事法律关系。

合同是当事人各方在平等、自愿基础上产生的法律行为。

合同是合法行为，而不是违法行为。

2、合同的分类

单务合同和双务合同

有偿合同和无偿合同

诺成性合同和实践性合同

要式合同和不要式合同

束己合同和涉他合同

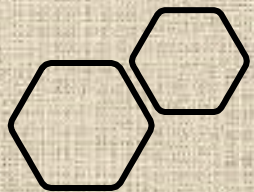
三、合同法的渊源

合同法的渊源是指合同法的表现形式。

大陆法系合同法的渊源主要为成文法。如德国、日本、法国等，它们的合同法都包含在民法典或债务法典中。

英美法系的合同法的渊源则主要体现在普通法中，这是几个世纪以来由法院以判例形式发展起来的判例法。英美法系各国（印度除外）都没有一套系统的、成文的合同法。

我国合同法的渊源主要体现在《民法通则》和1999年生效的《合同法》中。



第二节 合同的成立



一、合同成立的基本法律步骤



二、有效合同应具备的条件



三、合同的解释

一、合同成立的基本法律步骤

合同是通过一方的要约和另一方的承诺而成立的。

合同是当事人之间意思表示一致的结果。

（ 意思——要约； 表示——承诺）

意思表示可以是明示的，也可以是默示的（即可以从当事人的行动来推定他们的意思）。

(一) 要约

1, **要约的概念**: 要约是一方向另一方提出的愿意按一定的条件同对方订立合同, 且含有一旦要约被对方承诺即对提出要约的一方产生约束力的一种意思表示。

2, 一项有效的要约应具备的条件

要约人须明确表明愿意按要约的内容与对方订立合同的意思。要约的特点在于: 它一经受要约人的承诺, 合同即告成立, 毋须再征求要约人同意或经其确认。(要约邀请)

要约的内容必须明确、肯定, 即应该包括拟将签订的合同的主要条件。一旦受要约人表示承诺, 就足以成立一项对双方当事人均有约束力的合同

要约原则上应向一个或一个以上的受要约人发出, 除非要约要明确表示。(有效条件)

要约必须送达要约人才能生效

3, 要约的约束力

要约人

英美法系普通法认为要约对要约人原则上无拘束力, 在受要约人作出承诺以前, 要约人可随时撤销其要约或更改要约的内容

大陆法系中的德国法认为要约原则上对要约人有拘束力, 要约人一般不能随时撤销或变更其要约

1980年《联合国国际货物销售合同公约》第16条规定: 在未订立合同之前, 要约可以撤销, 但撤销的通知于受要约人发出承诺之前送达受要约人 (特殊情况除外)

我国《合同法》第18、19条规定: 要约可以撤销。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 (特殊情况除外)

受要约人

没有约束力, 受要约人接到要约, 只是在法律上取得了承诺的权利, 但并不受要约的约束, 并不因此而承担必须承诺的义务。

4, 要约的消灭

(1) 要约因期间已过而失效

如果要约规定有承诺的期间, 则在该期间终了时自行失效

如果要约没有规定承诺的期间

当事人以对话的方式进行交易磋商的, 要约必须立即承诺, 否则要约即失效

当事人分处异地, 以函电等非对话形式发出要约的, 应当在合理期限内承诺, 否则要约失效。

(2) 要约因被要约人撤回或撤销而失效

撤回：要约人发出要约之后，在其送达受要约人之前，将要约收回，时期不发生效力

撤销：要约已经送达受要约人之后（要约已经生效）要约人消灭要约效力的行为。大陆法中，一般是不允许的。

(3) 要约因被受要约人的拒绝而失效

受要约人把拒绝要约的意思表示通知要约人的行为。要约再拒绝通知送达受要约人时即告失效。

受要约人在承诺中对要约的条款作了扩张、限制或变更，并构成了对要约内容的实质性修改，其效果也视为对要约的拒绝。



要约与要约邀请的区别



要约的内容应当具体明确，如果缺少某一主要条款（如数量、价款等源），则属于要约邀请。

- 1、意义不同：要约邀请是指一方邀请对方向自己发出要约，而要约是一方向他方发出订立合同的意思表示；
- 2、表示不同：要约邀请不是一种意思表示，而是一种事实行为。要约是希望他人和自己订立合同的意思表示，是法律行为；
- 3、承担责任不同：要约邀请只是引诱他人向自己发出要约，在发出邀请后，要约邀请人撤回其邀请，只要未给善意相对人造成信赖利益的损失，邀请人并不承担法律责任。



(二) 承诺

1, **承诺的概念**: 承诺是指受要约人按照要约所指定的方式, 对要约的内容表示同意的一种意思表示。(要约一经承诺, 合同立刻生效)

2, 一项有效的承诺应具备的条件

承诺必须由受要约人作出。受要约人包括其本人和其授权的代理人。除此以外任何第三人的意思表示均不认为是承诺。

承诺必须在要约的有效期间内进行。有约定从约定, 无约定 (1) 大陆法系: “依照常情可期待得到承诺的期间内” (2) 英美法系: “合理时间内”。

承诺迟延

承诺必须与要约的内容一致。受要约人在承诺中对要约的条款加以扩充、限制或变更, 则视为对要约的拒绝。其效力视为一新要约

承诺的传递方式必须符合要约所提出的要求。

3， 承诺生效的时间

承诺一旦生效，合同即告成立，双方当事人就承受了由合同所产生的权利和义务。

英美法系

- 在以书信、电报作出承诺时，承诺一经投邮，立即生效，合同即告成立。即对承诺的意思表示则采取“投邮主义”，以此来调和要约人与受要约人之间的利益冲突。

大陆法系

- 德国：对承诺生效的时间是采取“到达主义”，即须在承诺到达于相对人时始发生效力，合同亦于此时成立。
- 法国：最高法院认为，生效时间完全取决于当事人的意思。

我国

- 我国《合同法》第26条规定，承诺通知达到要约人时生效。
- 我国采用的是“到达主义”

4， 承诺的撤回

撤回承诺是承诺人阻止承诺发生法律效力的一种意思表示。承诺必须在生效以前才能撤回，一旦生效，合同即告成立，承诺人就不得撤回其承诺。

英美法系：承诺的函电一经投邮立即生效，因此受要约人发出承诺通知后，就不能撤回其承诺。

大陆法系：承诺的生效采用“到达主义”，因此原则上只要撤回通知在承诺通知同时或先到达要约人时，承诺可以撤回。

我国：《合同法》第27条规定，承诺可以撤回。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。

5， 承诺的方式

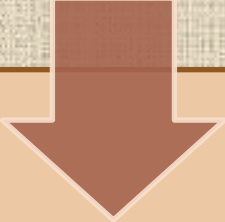
承诺的方式是指回应要约的意思表示借以表达的方式。各国法律一般规定承诺可以采取口头、 书面或实际行为作出，但缄默或不行为本身不构成承诺。

在具体交易中，承诺的方式往往取决于要约的要求，如要约中没有约定承诺的方式，则承诺的表示方式应当与要约的意思表示方式相一致。

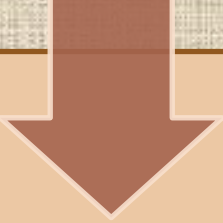
二、一项有效的合同应具备的条件

(一) 对价与约因

对价（英美法系）：合同一方得到的某种权利、利益、利润或好处，或是他方当事人克制自己不行使某项权力或遭受某项损失或承担某项义务。-----“购买某种‘允诺’的代价”



约因（大陆法系）：法国法采用，而德国法认为，合同的有效成立取决于当事人之间的意思表示一致。



有效的对价必须具备以下条件

对价必须是合法的。（法律禁止交易的物品不能作为对价标的出现）

对价必须是待履行的对价或已履行的对价，而不能是过去的对价。

对价必须具有某种价值，但不要求充足。（不一定是金钱价值，也可以是某种权利）

已经存在的义务或法律上的义务不能作为对价。

对价必须来自受允诺人。

对价原则的弊端和例外

弊端：

按照这一原则，当事人在签订合同之后，若要改变原来的合同，或者在债权人和债务人之间想要免除债务时，就会由于缺乏对价而不成立。

例外：“不得自食诺言”：

如：A答应捐款给B学校建图书馆，B学校信赖此允诺，开始筹建新图书馆。后来A反悔不愿捐钱。（此项允诺虽没有对价，但仍具有约束力）

法国法中的约因

债的约因是指约定当事人产生该项债务所追求的最接近和直接的目的。
(约因作为合同有效成立的要素之一)

强调将约因与当事人的动机相区别
(例如A向B购买汽车。A购买行为的动机可以是自用，也可以是赠送等多样的，但其直接目的只有一个，就是获得该汽车的所有权。

凡属无约因的债(包括债权和债务)，基于错误约因或不法(公序良俗)约因的债，都不发生任何效力。

德国法中的约因

在合同成立的问题上没有采用约因原则。其理由是：双务合同中，双方当事人互为允诺、互为给付，这是双务合同固有的特点，其本身就具备合同成立的条件。单务合同(赠与、无偿等合同)都有特殊的形式要求(公证、法院裁判成立)也无需约因做要件。

约因使用的例外：“不当得利”

无法律上的原因而取得他人的财产或其他利益，在这种情况下，由于缺乏法律上的原因，取得他人财产或利益的一方无权保留，必须归还给真正所有人。

(二) 当事人的订约能力

自然人订约能力

- 1, 自然人的订约能力是指自然人订立合同的行为能力, 它属于自然人民事行为能力的一个组成部分。
- 2, 一般来说, 未成年人和精神病患者没有订立合同的能力或受到一定的限制。(目的是保护其利益)
- 3, 我国按年龄将其进行划分为三类。

- 1, 法人的订约能力包含在法人的行为能力之中。
- 2, 法人订约能力的实现——公司法人必须通过授权的代理人才能订立合同。
- 3, 法人订约能力的范围: 公司法人的经营不得超过公司章程规定的经营范围。

法人订约能力

以上内容仅为本文档的试下载部分，为可阅读页数的一半内容。如要下载或阅读全文，请访问：
<https://d.book118.com/046040135130010202>