



P51 假如你是法官，你会支持小凡的爸爸还是支持旅行社？为什么？

从本案事实看，小凡的爸爸提出的理由（解除旅游合同）不构成合同法规定的单方解除合同的条件，故必须与旅行社协商一致，才能变更或者解除合同；否则，单方不履行就构成违约，应该承担违约责任。

但是，根据最高人民法院关于审理旅游纠纷案件适用法律若干问题的规定，旅游行程开始前或者进行中，因旅游者单方解除合同，旅游者请求旅游经营者退还尚未实际发生的费用，或者旅游经营者请求旅游者支付合理费用的，人民法院应予支持。可见在旅游服务合同中，旅游者单方面解除合同的情况下，可以要求退还部分费用。本案中，小凡的爸爸可以据此要回部分预付款。



# 一、违约的含义

在履行合同的过程中，因为主客观原因导致一方当事人不履行合同义务，或者履行合同义务不符合约定，就构成了违约。

构成要件

双方存在合法并有效的合同

有违反合同的事实存在（即当事人有违约行为）



## 名词点击：违约责任

违约一方应当承担的法律责任。

既是不履行合同义务者应该付出的代价，也是法律对权益受损的一方给予的救济。

## 名词辨析：“违约”与“违约责任”

- “违约”强调的是“当事人一方不履行合同义务，或者履行合同义务不符合约定”这样一种**行为**。
- “违约责任”则是强调这种行为引起的法律**后果**。

## 二、违约的种类

- 1. 预期违约

- 我国合同法规定：“当事人一方明确表示或者以自己的行为表明不履行合同义务的，对方可以在履行期限届满之前要求其承担违约责任。”

- 它赋予了合同债权人及时得到救济、挽回损失的权利。



## 2. 实际违约（按严重性排序）

(1) 不能履行	债务人在客观上没有履行能力，或者法律禁止有关债务的履行
(2) 迟延履行	履行义务期限届满后才履行
(3) 不完全履行	只履行部分合同约定，或者履行义务不完全符合合同约定或法律规定
(4) 拒绝履行	通常说的恶意毁约



A: “今年我的猪长势不好，可能要到下半年才能够给你发货了。”

B: “王老板，昨天我的货已经发过来了，可是昨天从我们村里出来的唯一一座桥被泥石流冲垮了，只能五月份才能给你送过来了。万分抱歉。”



C: “我反正已经受了你的定金1000块了，你等着吧。我心情好的时候会给你发货的。”



?

这三位老板分别是什么样的违约



# 三、违约行为的免责

## (1) 含义

在一定条件下，尽管当事人不履行合同，法律也**不追究**其违约责任，甚至可以**免除**其合同履行义务。

## (2) 种类

①**法定免责**：最常见的就是**不可抗力——不能预见、不能避免并不能克服的客观情况**，如地震、洪水、火灾、战争等情况。

②**约定免责**：双方在订立合同时经**协商一致**的免责情形（不能违反法律的强制性规定）





所谓不可抗力，是指**不能预见、不能避免并不能克服的客观情况**。根据《民法通则》第107条的规定：“**因不可抗力不能履行合同或者造成他人损害的，不承担民事责任，法律另有规定的除外。**”

不可抗力主要有3种：

1. 自然原因。例如：地震、台风、洪水、火灾、暴风雪、干旱、山体滑坡等等；
2. 社会原因。例如：罢工、骚乱、战争、政府的征收、征用等。

# 关于不可抗力

不可抗力

含义

不能预见  
不能避免  
不能克服

须同时具备

范围

自然事件 (天灾)  
社会事件 (人祸)

客观情况

效力

影响全部的：全部免责  
影响部分的：部分免责  
迟延履行期间发生的：不能免责

当事人的义务

及时通知对方  
及时提供有效证明  
采取措施避免损失扩大

# P52

**情景一属于因不可抗力导致旅行社无法履行合同的情形，旅行社可免于承担违约责任；**

**情景二并不属于不可抗力，因为房地产公司应当预见到下雨，并且可以采取相应措施克服因为下雨带来的不利影响，故房地产公司应当承担延期履行的违约责任。**



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/388124126113007006>