

协议法基础知识 培训

主讲人：董花茹

内容概要

- 第一章 概述
 - 1.协议法简介
 - 2.协议法内容
 - 3.协议法原则
- 第二章 协议法
- 第三章 协议签订过程中风险防范

第一章 概述

要点内容：

掌握协议概念、协议法基本内容、协议法原则、协议的形式

一、 协议法简介

协议，指平等主体的自然人、法人、其他组织之间设置、变更、终止民事权利义务关系的协议。



中华人民共和国合同法

协议法是调整平等的民事主体之间协议关系的法律规范的总称。

二、协议法的内容

《中华人民共和国合同法》已由中华人民共和国第九届全国人民代表大会第二次会议于1999年3月15日经过，自1999年10月1日起施行。合计第二十三章四百二十八条。

总 则

- 第一章 一般要求
- 第二章 协议的签订
- 第三章 协议的效力
- 第四章 协议的推行
- 第五章 协议的变更和转让
- 第六章 协议的权利义务终止
- 第七章 违约责任
- 第八章 其他要求

分 则

- 第九章 买卖协议
- 第十章 供用电、水、气、热力协议
- 第十一章 赠与协议
- 第十二章 借款协议
- 第十三章 租赁协议
- 第十四章 融资租赁协议
- 第十五章 承揽协议
- 第十六章 建设工程协议
- 第十七章 运送协议
- 第十八章 技术协议
- 第十九章 保管协议
- 第二十章 仓储协议
- 第二十一章 委托协议
- 第二十二章 行纪协议
- 第二十三章 居间协议

三、协议法的基本原则

- 平等原则
- 自愿原则
- 公平原则
- 诚实信用原则
- 正当原则和公序良俗原则



第二章 协议法

- **内容概要:**
- 第一节 协议的签订
- 第二节 协议的效力
- 第三节 协议的推行
- 第四节 协议的变更和转让和终止
- 第五节 违约责任

第一节 协议的签订



● 一、协议的形式

- 书面形式（协议书、信件、电报、电传、传真、电子数据互换和电子邮件）
- 口头形式（当面谈判、电话）
- 其他形式（行为，默示等）

《协议法》第十条：当事人签订协议，有书面形式、口头形式、和其他形式。

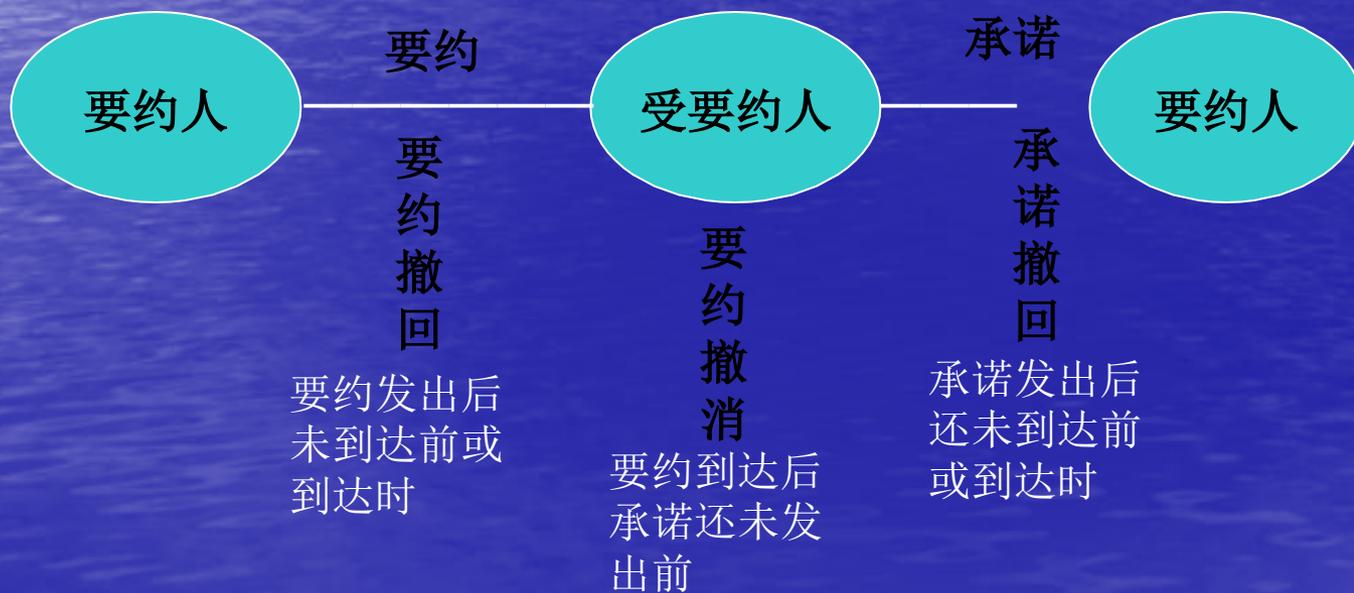
法律、行政法规要求采用书面形式的，应该采用书面形式。当事人约定采用书面形式的，应该采用书面形式。

● 二、协议的主要条款

- (一) 当事人的名称或者姓名和住所;
- (二) 标的;
- (三) 数量;
- (四) 质量;
- (五) 价款或者酬劳;
- (六) 推行期限、地点和方式;
- (七) 违约责任;
- (八) 处理争议的措施 (仲裁与诉讼)

三、签订协议的方式

- 《协议法》第十三条：当事人签订协议，采用**要约、承诺方式**。
- **要约**：是指**希望和别人签订协议的意思表达**。（指向特定人）
- **承诺**：受要约人同意**接受要约的条件**以缔结协议的意思表达。



四、协议的成立

- **1、协议成立的条件**

- 1) 承诺生效时协议成立。
- 2) 承诺告知到达要约人时生效。

- **2、例外情况（现行法的漏洞）**

- 1) 实践协议，还要交付实物，协议才成立；
- 2) 协议需要经有关部门同意，协议成立是批准之日，不是承诺生效之日。

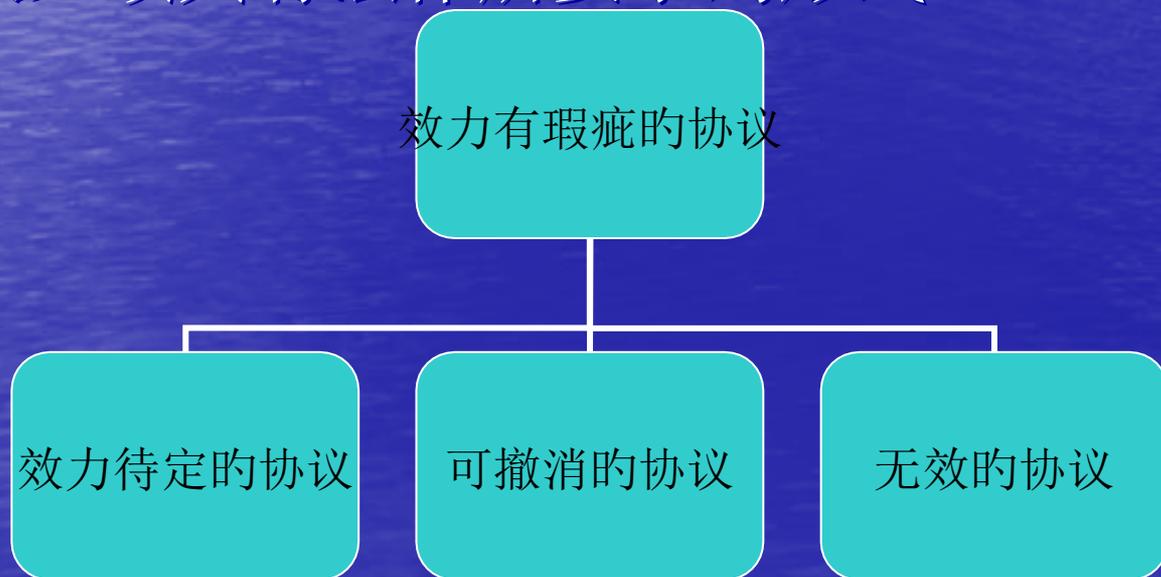
- **3、承诺生效时间是协议成立的时间**

- **4、承诺生效的地点为协议成立的地点**

第二节 协议的效力

一、协议生效的要件：

- 行为人具有相应的民事行为能力
- 意思表示真实
- 不违反法律和社会公共利益
- 协议必须具有法律所要求的形式



协议成立与生效的比较

	意义	关系	要件
合同成立	反应当事人的意志，体现合同自由原则	违法合同虽成立，但不产生合同效力。	意思表示、当事人主要条款一致即告成立
合同生效	国家对于合同关系的肯定或否定评价	成立是生效的基础。	一般生效要件； 特别生效要件： (1) <u>批准、登记</u> ； (2) 附条件、期限； (3) 要物合同；

二、无效协议

- (一) 一方以欺诈、胁迫的手段签订协议，损害国家利益；
- (二) 恶意串通，损害国家、集体或者第三人利益；
- (三) 以正当形式掩盖非法目的；
- (四) 损害社会公共利益；
- (五) 违反法律、行政法规的强制性要求。

免责条款的无效情况

- (一) 造成对方人身伤害的；
- (二) 因有意或者重大过失造成对方财产损失的。

案例：游泳场的免责申明



三、可变更或可撤销的协议

可变更或 撤销的协议

- 1 重大误解
- 2 显失公平
- 3 欺诈
- 4 胁迫
- 5 乘人之危

重大误解

- 重大误解，指因自己的过失而对协议的内容等发生误解。涉及单方的误解，和双方的误解。
- 构成要件：
 - 【1】 因误解作出意思表示
 - 【2】 对协议的内容发生重大误解
 - 【3】 误解是因为自己的过失造成。法律不允许当事人有意或重大过失的情况下，撤消协议。
 - 【4】 因重大误解造成表意人遭受较大的损失。

显失公平

□ 显失公平：一方在签订协议步因情况紧迫或缺乏经验而签订的明显对自己有重大不利的协议

□ 显失公平的构成要件

【1】 客观要件：

给付与看待给付失去平衡；

【2】 主观要件：

签订协议步，利用优势、对方缺乏经验或轻信等。
涉及：

【1】 利用优势

【2】 未推行告知义务

【3】 利用对方无经验或轻率

趁人之危

□ 利用别人的为难紧迫等需要，逼迫签订协议条款。如，急救落井者时，提出巨额的酬劳要求。

□ 与显失公平竞合



四、 撤消权的消灭事由

(一) 具有撤消权的当事人自懂得或者应该懂得撤消事由之日起一年（除斥期间性质）内没有行使撤消权；

(二) 具有撤消权的当事人懂得撤消事由后明确表达或者以自己的行为放弃撤消权。

五、 无效或被撤消的法律后果

- 1、**返还财产**。协议法第**58**条：协议无效或者被撤消后，因该协议取得的财产，应该予以返还；
- 2、**折价补偿**。协议法第**58**条：协议无效或者被撤消后，因该协议取得的财产，不能返还或者没有必要返还的，应该折价补偿。
- 3、**补偿损失**。协议法第**58**条：协议无效或者被撤消后，有过失的一方应该补偿对方所以所受到的损失，双方都有过失的，应该各自承担相应的责任，性质为**缔约上的过失责任**。

第三节 协议的推行

- 一、协议的推行制度
- （一）概念
- **协议的推行**，指协议债务人按照协议约定的或法律的要求，**全方面地、正确地**推行自己的所承担的义务。

(二) 协议推行的原则

1、全方面推行原则

2、附随义务

《协议法》第六十条：当事人应该按照约定全方面推行自己的义务。

当事人应该遵照诚实信用原则，根据协议的性质、目的和交易习惯推行告知、帮助、保密等义务。

案例：

- 《住宿酒店车子丢失，停车场有无责任？福田法院作出判决——停车场对车辆丢失负全责》

(三) 协议的补缺性措施

□ 协议生效后，当事人就质量、价款或者酬劳、推行地点等内容**没有约定或者约定不明确的，能够协议补充**；不能达成补充协议的，按照协议有关条款或者交易习惯拟定。

补缺性法律要求（协议法第63条）：

(一) 质量要求

(四) 推行期限

(二) 价款或者酬劳

(五) 推行方式

(三) 推行地点

(六) 推行费用的承担

二、 协议推行中的抗辩权

在全同推行中，当事人可享有同步推行抗辩权、先推行抗辩权、不安抗辩权。这些抗辩权利的设置，使当事人在法定情况下能够对抗对方的祈求权，使当事人的拒绝推行不构成违约，能够更加好地维护当事人的利益。



(一) 同步推行抗辩权

- 当事人互负到期债务，没有先后推行顺序的，应该同步推行。一方在对方推行之前有权拒绝其推行要求，一方在对方推行债务不符合约定时，有权拒绝其相应的推行要求。

(二) 先推行抗辩权

- 当事人互负债务，有先后推行顺序，先推行一方未推行的，后推行一方有权拒绝其推行要求。先推行一方推行债务不符合约定时，后推行一方有权拒绝其相应的推行要求。

（三）不安抗辩权

《协议法》第六十八条：应该先推行债务的当事人，有确切证据证明对方有下列情形之一的，能够中断推行：

- ◆（1）对方当事人经营情况严重恶化；
- ◆（2）对方当事人转移财产、抽逃资金以逃避债务
- ◆（3）对方当事人丧失商业信誉；
- ◆（4）对方当事人有丧失或者可能丧失推行债务能力的其他情形



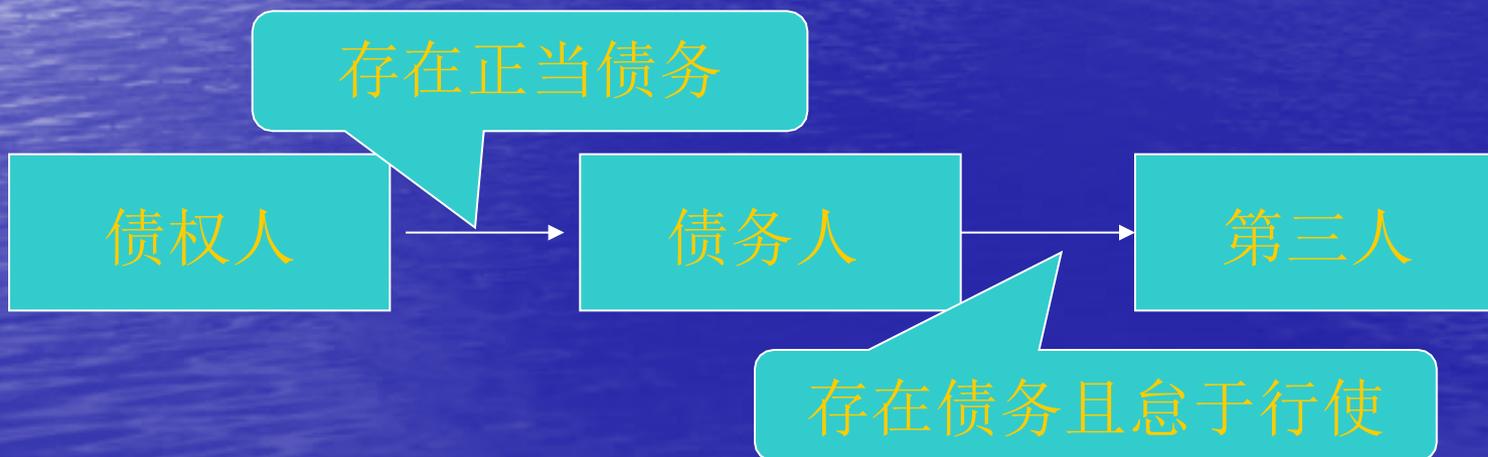
三、 协议推行中的保全制度

- **协议保全制度**，是指法律为预防因债务人财产的不当降低致使债权人债权的实现受到危害，而设置的保全债务人责任财产的法律制度。详细涉及债权人**代位权**制度和债权人**撤销权**制度。



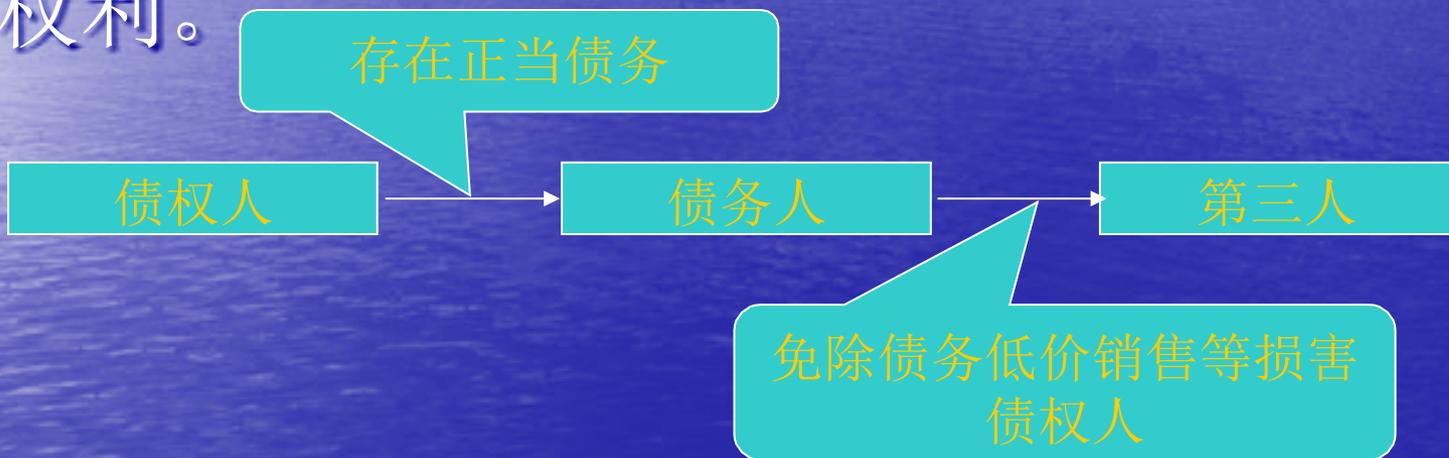
(一) 代位权

- 代位权：当债务人怠于行使其到期债权，对债权人造成损害的，债权人能够向人民法院祈求以自己的名义代位行使债务人的债权，以确保债权实现



(二) 撤消权

- 撤消权：指债权人对于债务人所为的危害债权人的行为，祈求人民法院予以撤消的权利。



注：撤消权自债权人懂得或者应该懂得撤消事由之日起一年内行使。自债务人的行为发生之日起五年内没有行使撤消权的，该撤消权消灭。

第四节 协议的变更、转让和终止

一、协议的变更

- ❑ 1、协议的变更有协议变更和依法变更两种
- ❑ 2、以协商形式变更协议，若协议变更的内容约定不明确的，就推定为协议未变更，当事人仍应根据原协议的约定推行各自的义务

二、协议的转让

(一)、协议权利的转让

□1、债权人转让权利的，应该告知债务人。

□2、债权人转让权利的告知不得撤消，但经受让人同意的除外

3、下列情形下协议不可转让

根据协议性质不得转让。
按照当事人约定不得转让。
根据法律要求不得转让。

①基于个人信任关系而发生的债权。如雇佣、委托、租赁等协议所生债权。

②专为特定债权人利益而存在的债权。例如专向特定人讲授外语的协议债权。

③不作为债权。例如，竞业禁止约定。

● (二)、协议义务的转让

- 1、《协议法》第八十四条：债务人将协议的义务全部或者部分转移给第三人的，应该经债权人同意。
- 2、当事人一方经对方同意，能够将自己在协议中的权利和义务一并转让给第三人。



三、协议的终止

(一) 协议终止的事由:

- ☐ 1、债务已经按照约定推行;
- ☐ 2、协议解除;
- ☐ 3、债务相互抵消;
- ☐ 4、债务人依法将标的物提存;
- ☐ 5、债权债务同归于一人;
- ☐ 6、债权人免除债务;
- ☐ 7、法律要求或者当事人约定终止的其他情形。



(二) 协议的解除

1、**协商解除**：当事人协商一致可解除协议。

2、**法定解除**。有下列情形之一的，当事人可解除协议：

- ❑ 因不可抗力致使不能实现协议目的；
- ❑ 在推行期限届满之前，当事人一方明确表达或者以自己的行为表白**不推行主要债务**；（预期违约）
- ❑ 当事人一方迟延履行主要债务，经催告后在合理期限内仍未推行；
- ❑ 当事人一方迟延履行债务或者有其他违约行为致使不能实现协议目的；
- ❑ 法律要求的其他情形。

注意：以**告知**的方式解除



第五节 违约责任

● 违约责任的形式:

□ 继续推行

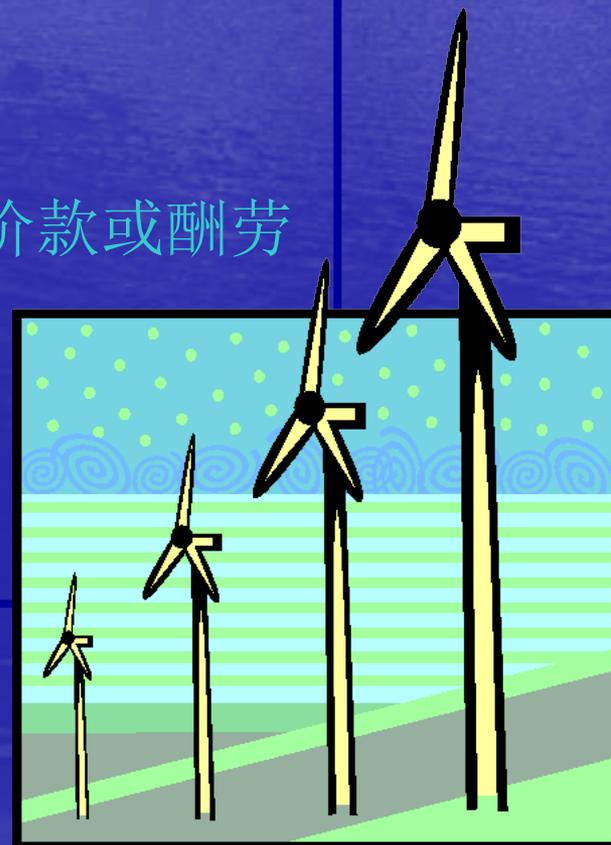
□ 采用补救措施

(修理、更换、重做、退货、降低价款或酬劳)

□ 补偿损失

□ 支付违约金

□ 定金



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/856240144210010230>