



司法解释理解与适用丛书

最高人民法院 关于买卖合同司法解释 理解与适用

【条文·释义·理由·案例】

奚晓明 主编

最高人民法院民事审判第二庭 编著

人民法院出版社

THE PEOPLE'S COURT PRESS

www.docsriver.com 定制及广告服务 小飞鱼

更多**广告合作及防失联联系方式**在电脑端打开链接

<http://www.docsriver.com/shop.php?id=3665>



www.docsriver.com 商家 本本书店

内容不排斥 转载、转发、转卖 行为

但请勿去除文件广告宣传页面

若发现去宣传页面转卖行为，后续广告将以上浮于页面形式添加

www.docsriver.com 定制及广告服务 小飞鱼

更多**广告合作及防失联联系方式**在电脑端打开链接

<http://www.docsriver.com/shop.php?id=3665>





最高人民法院 关于买卖合同司法解释 理解与适用

【条文·释义·理由·案例】

“在各种交换性的行为中,买卖是最重要的一种。”买卖合同乃有偿合同之典范,是人类社会经济生活中最原始、最典型、最普遍、最基本的交易形式,是市场经济社会营利行为之代表。

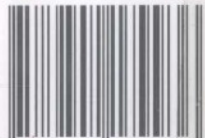
契约法之绝大多数规则均来自买卖法。综观各国民法典,买卖合同均居于典型合同之首位,足显买卖合同之重要性。我国《合同法》第九章关于买卖合同法则之规定,亦占分则之统领地位,堪称合同法之“小总则”。

本司法解释针对买卖合同纠纷案件审判实务遭遇的争议和疑难问题,秉承诚实信用之原则,遵循法律解释论之章法,科学认定买卖合同效力,保障经济顺畅运行;细化条文适用内容,提高法律可操作性;妥善弥补法律漏洞,完善法律适用体系;彰显诚实信用精神,保障公平交易秩序。因此,本司法解释对于人民法院正确审理买卖合同纠纷案件乃至正确理解和适用合同法均具重要指导意义。

——最高人民法院副院长 奚晓明

PDF
PDF
PDF

ISBN 978-7-80217-993-6



9 787802 179936 >

定价: 98.00元

D923.65

53

D00917742

docsriver.com商家本本商家

最高人民法院 关于买卖合同司法解释 理解与适用

【条文·释义·理由·案例】

最高人民法

著

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

最高人民法院关于买卖合同司法解释理解与适用/奚晓明主编;最高人民法院民事审判第二庭编著. —北京:人民法院出版社,2012.6

—(司法解释理解与适用丛书)

ISBN 978-7-80217-993-6

I. ①最… II. ①奚… ②最… III. ①买卖合同—合同法—法律解释—中国
②买卖合同—合同法—法律适用—中国 IV. ①D923.65

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2012)第 104577 号

最高人民法院关于买卖合同司法解释理解与适用

奚晓明 主编

最高人民法院民事审判第二庭 编著

责任编辑 陈燕华 赵作棟

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京市东城区东交民巷 27 号(100745)

电 话 (010)67550583(责任编辑) 67550558(发行部查询)
65223677(读者服务部)

网 址 <http://www.courtbook.com.cn>

E-mail courtpress@sohu.com

印 刷 三河市国英印务有限公司

经 销 新华书店

开 本 787×1092 毫米 1/16

字 数 848 千字

印 张 47.25

版 次 2012 年 6 月第 1 版 2012 年 6 月第 2 次印刷

书 号 ISBN 978-7-80217-993-6

定 价 98.00 元

【序言】

买卖是人类社会经济生活中最原始、最典型、最普遍、最基本的交易形式，是市场经济社会营利行为之代表，诚如德国学者霍恩所言：“在各种交换性的行为中，买卖是最重要的一种。”买卖合同是所有有偿合同之典范，各国契约法总则中诸多制度皆以买卖合同为蓝本进行构建，契约法中绝大多数规则均来自买卖法；在各国民法典中，买卖合同均规定于典型合同之首位，足显买卖合同之重要性。

在我国，司法统计数据 displays，民商事纠纷案件中有很多是买卖合同纠纷；即便是 2008 年全球金融危机蔓延过程发生的民商事纠纷，买卖合同纠纷数量也位居首位。这些案件内容涵盖民间买卖、政府采购乃至国际贸易；买卖形式呈现多样化，标的物范围逐渐扩大。无论是交易实践还是审判实务，均表明：买卖合同是我国现实经济生活中最基本、最常见、也最重要的交易形式；买卖合同是社会主义市场经济发展进程中占据主导地位的交换关系；买卖交易秩序的规范既和人民日常生活息息相关，亦与国家经济发展密切相联。正确审理买卖合同纠纷的重要意义不言而喻。我国《合同法》第九章通过 46 个条文规定了买卖合同法则，居于《合同法》分则规定的 15 种有名合同之首，该法并在第 174 条明确规定，法律对其他有偿合同没有规定的，参照买卖合同的规定。买卖合同纠纷案件审理中需要遵循的原则和判断标准亦常为其他有名合同所借鉴。因此，

2 最高人民法院关于买卖合同司法解释理解与适用

《合同法》第九章在分则中占据统领地位，堪称《合同法》的“小总则”。

然而，由于《合同法》第九章的46个条文难以涵盖买卖合同关系的复杂性和多样性以及市场交易日新月异的变化，特别是在《合同法》施行以来，各级人民法院在贯彻适用《合同法》第九章的过程中，遭遇诸多新情况和新问题。对买卖合同相关规定的不同理解，导致民商事审判实践对《合同法》买卖合同章及相关规定的适用上存在较大差异，从而影响了司法的严肃性、统一性和可预测性。为了保障人民法院正确适用《合同法》第九章及相关规定，公正审理买卖合同纠纷案件，保护当事人的合法权益，规范市场交易行为，提高买卖合同法则的可操作性，最高人民法院于2000年3月正式立项，决定制定《关于审理买卖合同纠纷案件适用法律问题的解释》（以下简称《解释》），并委派民三庭负责起草。

最高人民法院民二庭对该司法解释进行了深入调研和充分论证，广泛征求各级人民法院、全国人大法工委、国务院法制办、商务部、国家工商总局、住房和城乡建设部、中国人民银行等各部门意见。特别多次地征求《合同法》主要起草人梁慧星教授、王利明教授、崔建远教授以及合同法专家韩世远教授、王轶教授、刘凯湘教授、李永军教授的意见。为了使司法解释更符合市场交易实际和审判实践的要求，更好地保护各方当事人的合法权益，我们还通过最高人民法院网向社会公开征求意见。该司法解释起草工作历时12年，起草了12稿。2012年3月31日最高人民法院审判委员会第1545次会议讨论通过了《解释》。

《解释》在制定过程中，积极实践司法解释的科学化和规范化，主要针对《合同法》第九章的具体条文进行解释，并遵循解释论的章法来消除和弥补相关法律缺失。特别值得一提的是，《解释》在努力解决审判实务争议和疑难问题的同时，也特意彰显当前我国市场经济发展和民商事审判工作亟待强化的几个价值取向：

第一，维护诚实信用原则，保障公平交易秩序。在买卖合同交易实践中，违背诚信、有失公平的行为屡见不鲜，不仅侵害当事人

的合法权益，而且损害社会公共利益和市场交易秩序。有鉴于此，《解释》在对双方当事人平等保护的前提下，注重规制违背诚信之行为，藉以维护公平交易秩序。例如，在动产一物数卖情形中，各买受人均要求实际履行合同的，《解释》基于诚实信用原则，否定了出卖人的自主选择权。再如，路货买卖中的出卖人在缔约时已经知道风险事实发生却故意隐瞒的，《解释》规定风险由出卖人负担。对于出卖人在标的物异议期间已经过场合自愿承担违约责任，而后又翻悔的行为，《解释》明确规定出卖人不得以期间经过为由翻悔，旨在维护诚实信用原则。诸此等等。

第二，科学认定合同效力，保障经济顺畅运行。现代合同法或买卖法最为重要的基本精神或价值目标就是鼓励合同交易，增进社会财富。合同的效力认定，对于市场交易发展和交易秩序稳定影响甚巨。自《合同法》颁行以来，最高人民法院秉持“鼓励交易、增加财富”的原则，在发布的《合同法解释（一）》和《合同法解释（二）》等司法解释中，均严格规制对合同无效的认定。《解释》继续遵循该司法立场。例如，明确承认买卖交易中预约合同之独立契约效力，意在固定双方交易机会；肯定出卖人在缔约和履约时没有所有权或处分权情形下买卖合同的效力，旨在更加周到地保护买受人权益，防止买卖合同遭遇无效认定之命运，确保市场交易顺畅。

第三，细化条文适用内容，提高法律可操作性。虽然我国合同法规则已经趋于完善，但一些条文仍然存在原则性强、操作性差的问题。为此，《解释》根据法律之精神，进一步细化条文规则，努力提升法律规则的可操作性。例如，针对《合同法》第134条对所有权保留制度规定过于原则而影响实务操作的问题，《解释》通过4个条文、8款规定对该制度作出了颇具操作性的解释。再如，对于如何计算减价、如何认定可得利益损失等在审判实务中亟待细化的规则，《解释》均作出明确而具体的规定。

第四，消除弥补法律漏洞，完善法律适用体系。社会关系的复杂多变、立法者的认知局限、法律自身的概括抽象等，均会导致法律存在漏洞，司法解释遂成为消除和弥补立法漏洞的重要手段。针

4 最高人民法院关于买卖合同司法解释理解与适用

对买卖合同章中存在的法律漏洞，诸如，买卖双方约定在某一地点装运货物以运交买受人情形下，出卖人在约定地点将货物交给承运人后如何分配风险？种类物未特定前的风险如何分配？一物数卖情形下的各合同依何种顺序实际履行？违约行为中损益如何相抵等漏洞，《解释》均遵循解释论予以弥补。

我在最高人民法院从事司法解释制定和审判工作 30 余年，深知我国司法解释工作的独特性和重要性。我国的司法解释既与普通法系国家法官不得脱离具体案件对法律进行抽象解释不同，也区别于大陆法系一些国家法官至多只能充当具体案件立法者的规定，而是最高人民法院在充分调查研究和审判实践基础上，针对法律实施中提出的大量问题和下级法院请示作出的抽象性解释。从司法解释的数量和在社会生活中所起作用看，我国司法解释数量众多，干预经济社会直接，是人民法院和法官每天办案的直接依据，发挥着与法律同等重要的作用。特别是以科学性和开放性为显著特点的中国特色的社会主义法律体系形成之后，司法解释在准确把握法律精神、确定立法本意、维护法律统一适用、提高法律可操作性等方面将继续发挥着重要作用。在此，根据我多年的观察和感受，就人民法院对民商事法律的解释和适用工作，我谈两点体会：

第一，在司法解释制定方面，应当强调科学化和规范化。在社会主义法律体系形成过程中，最高人民法院的不少司法解释实际是在“立法论”层面上进行解释。有些司法解释存在有解释之名而无解释之实的问题，即这些司法解释只在解释的题目中引用了被解释法律的名称，而在具体的解释内容中既看不到被解释法律的条文，也不明确被解释的法律用语，而是不顾法律条文另搞一套。似乎解释对象就是作为法律文本的全部内容，分不清哪些是“解释”，哪些是“补漏”，哪些是“创制”，有些内容实际上已经超过了司法解释的权限。在社会主义法律体系形成后，我们应当主要在“解释论”的层面上进行解释，应更加注重准确把握法律精神，正确行使司法解释权，推进司法解释制定的科学化、规范化和民主化，推动那种不针对具体条文和用语的“抽象解释”逐步向有针对性的“具

体解释”过渡和转变。《解释》在这个方面作出了较好的努力。

第二，在法律规范适用方面，应当强调遵循一定的章法。正所谓“君子素其位而行，不愿乎其外”，我国立法和司法之分离以及采成文法之现实，决定了我国法官的制度定位和分内之事就是正确地适用法律，而不是审查法律或者进行英美法官式的“造法”。因此，民商事法官应当熟悉和掌握我国现行有效的民商事法律体系，在适用法律过程中发表任何言论或见解，都要强调有根有据，循规蹈矩，不能凭空臆断，妄下断言。在以往的审判实践中经常出现如此现象：一些法官在讨论案件时，谈起德国民法、法国民法、日本民法乃至英美合同法如何，头头是道；而一旦谈及中国法律如何，则或者茫然不知所措，或者支支吾吾，语焉难详，甚至将外国法当成中国法。这种现象如果盛行，其后果令人担忧。法律一旦成为法律，就意味着权威，必须得到尊重。敬法者，始能成为护法者，司法者当有敬畏法律之心。即便在强调“能动司法”、“服务大局”的今天，法官在适用法律时，也必须遵循解释论的章法，而不能僭越于立法论。

记得在2007年，我为《最高人民法院关于会计师事务所审计侵权赔偿责任司法解释理解与适用》一书作序时曾谈及，在司法解释理由书制度尚未确立前，为防止司法解释陷入解释学上的循环怪圈，必须加强司法解释理解适用书籍的合理定位和科学撰写工作，并提出一部比较理想的司法解释理解适用书籍应当具备四个要素。在此，我想再次强调：其一，准确框定条文主旨。为避免就条文文本之目的产生歧义，此类书籍应当尽量准确地概括每个条文之主旨。其二，详细阐释条文本意。无论是在立法抑或是司法解释的制定过程中，就如何解决某问题的方案或措施方面必然出现“仁者见仁，智者见智”之情形。因此，理解适用书籍应当全面展现司法解释起草过程中关于每个条文的不同学说或观点之争，明确司法解释最后所采纳的观点或立场，并详细说明持此观点或立场之理由，以避免条文在适用中再生歧义或重复纷争。其三，强化司法学术定位。司法解释的制定不仅应提出问题，更要提出符合中国社会现状和法律规定精

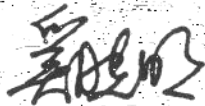
神的切实解决方案，所以，司法解释理解适用书籍应当定位在司法学术型书籍，应详细阐述规则背后之法理，确保解释文本在法理上的前后一致，采取实证分析和规范分析相结合的方法，以司法解释和审判案例为契入点，秉承条文文本之本意，展开条文中虽未规定但实务易遇问题之适用研讨，以期对相关问题的处理提供指引，努力实现学术与实践之结合，使法官不仅知其然，而且知其所以然，更知其所未然。其四，坚持基本学术规范。司法解释是融合全国法院、立法部门、相关部委、学界专家等集体智慧之结晶，制定解释中必然涉及理论界和实务界专家的著述或文章或意见，所以，此类书籍应当恪守学术规范，在引用他人著述或观点之处，应实事求是地做好引注或相关索引，这不仅是对他人研究成果的基本尊重，而且可为将来研究者提供研究或文献线索。

本书由以最高人民法院民二庭法官为主的司法解释起草小组负责撰写。为使该书成为一部比较理想的司法解释理解和适用书籍，起草小组成员作出了相当的努力。全书对条文的解释采取“条文主旨”、“条文释义”、“案例分析”、“适用注意”的结构模式，比较全面地展现了司法解释制定过程中的观点之争，在梳理归纳和比较分析各种观点学说的基础上，详细阐明了最高人民法院审判委员会对相关争论问题最后采取的立场及其理由；同时，全书努力采取学说论证与实证分析相结合的方法，对相关规定理解与适用的研析比较到位，为司法实务中可能出现的相关疑难问题提供了解决路径和指引。一言以蔽之，本书从司法学术角度出发，在探寻和定位司法解释理解和适用书籍方面再次作出了较好的尝试。

希望本书的出版，对于我国司法实务界或民法理论界均有各取所需的指导或参考价值。

是为序。

最高人民法院副院长



二〇一二年六月一日

目 录



	序 言	(1)
第一部分	条文全本	(1)
	最高人民法院	
	关于审理买卖合同纠纷案件适用法律问题的解释	
	(2012年5月10日)	(3)
第二部分	新闻问答	(11)
	最高人民法院民二庭庭长宋晓明就《最高人民法院	
	关于审理买卖合同纠纷案件适用法律	
	问题的解释》答记者问	(13)
第三部分	条文释义	(23)
导 言	【背景·内容·依据】	(25)
	【主旨】	(25)
	【释义】	(25)
	一、起草之背景	(25)
	二、解释之内容	(26)
	(一) 切实维护诚实信用原则和公平原则	(26)
	(二) 科学而稳妥地认定买卖合同的效力	(27)
	(三) 明确标的物交付和所有权转移规则	(27)
	(四) 弥补关于风险负担规则的法律空白	(28)
	(五) 明确标的物检验的合理期间及效果	(29)
	(六) 细化违约责任认定的具体标准内容	(30)
	(七) 提高所有权保留制度的实务操作性	(30)

	(八) 合理解决特种买卖的实务争论问题·····	(31)
	三、制定之依据·····	(31)
	四、解释之意义·····	(32)
第一编	买卖合同的成立及效力	
第一条	《买卖合同成立的证明与认定》 ·····	(37)
	【主旨】 ·····	(37)
	【释义】 ·····	(37)
	一、买卖合同成立的证明·····	(37)
	(一) 证明途径·····	(37)
	(二) 证据类型·····	(38)
	(三) 举证分配·····	(39)
	二、交货凭证对买卖合同成立的证明力·····	(41)
	(一) 观点之争论·····	(41)
	(二) 解释之立场·····	(41)
	(三) 案例之评析·····	(43)
	三、结算凭证对买卖合同成立的证明力·····	(45)
	(一) 观点之争论·····	(45)
	(二) 解释之立场·····	(45)
	(三) 案例之评析·····	(46)
	四、债权凭证对买卖合同成立的证明力·····	(48)
	(一) 观点之争论·····	(48)
	(二) 解释之立场·····	(48)
	【适用】 ·····	(49)
	一、注意不同证据证明力的差异·····	(49)
	二、注意对案件关键事实的查明·····	(49)
第二条	《预约效力·违约救济》 ·····	(50)
	【主旨】 ·····	(50)
	【释义】 ·····	(50)
	一、预约与本约之间的关系·····	(51)
	(一) 预约的基本特性·····	(51)

	(二) 预约的法律性质	(53)
	二、预约合同的法律效力	(54)
	(一) 观点之争论	(54)
	(二) 解释之立场	(55)
	三、预约合同的违约救济	(58)
	(一) 关于违约责任	(58)
	(二) 关于解除合同	(64)
	(三) 相关案例评析	(64)
	【适用】	(66)
	一、注意区分预约合同与优先协议	(66)
	二、注意区分预约与缔约过失责任	(67)
第三条	【无权处分·买卖合同效力】	(69)
	【主旨】	(69)
	【释义】	(69)
	一、无权处分辨析	(70)
	(一) 无权处分意义界定	(70)
	(二) 无权处分具体类型	(71)
	二、合同效力之争	(72)
	(一) 学说之争论	(72)
	(二) 学说之辨析	(74)
	(三) 解释之立场	(77)
	(四) 违约之救济	(81)
	三、案例之评析	(81)
	(一) 相关案例评析	(81)
	(二) 司法政策梳理	(84)
	【适用】	(86)
	一、注意区分出卖他人之物与出卖将来之物	(86)
	二、注意无权处分合同效力与物权行为理论	(87)
第四条	【电子交易合同成立及效力】	(88)
	【主旨】	(88)
	【释义】	(88)

一、电子交易合同的界定	(88)
二、电子签名的重要作用	(89)
三、电子交易合同特殊性	(90)
(一) 观点之争论	(92)
(二) 案例之评析	(93)
【适用】	(94)
一、注意《合同法》和《电子签名法》均应 适用	(94)
二、注意从广义上理解电子交易合同的具体 形式	(94)
三、注意电子交易合同的特殊规则	(96)
(一) 电子要约中的有关问题	(96)
(二) 电子承诺中的有关问题	(98)
(三) 合同成立时的有关问题	(99)
四、电子交易合同是一种特殊的书面形式	(100)
五、电子签名与传统签章具有同等的效力	(101)
六、电子证据具有书证的证据效力	(102)
七、需要思考的其他问题	(103)

第二编

第五条

标的物交付和所有权转移

【电子信息产品的交付】	(107)
【主旨】	(107)
【释义】	(107)
一、电子信息产品买卖合同的法律适用	(108)
(一) 电子信息产品的基本涵义	(108)
(二) 电子信息产品的法律特征	(109)
(三) 电子信息产品买卖合同的法律适用	(111)
二、电子信息产品买卖合同中交付的认定	(114)
(一) 交付的法律意义	(114)
(二) 交付的补充规则	(115)
(三) 电子信息产品交付之认定	(115)
三、电子信息产品交付的法律效力	(116)

	【适用】	(117)
	一、注意与相近法律规定的区别	(117)
	二、注意分段交付时交付之认定	(118)
第六条	【多交标的物之保管】	(119)
	【主旨】	(119)
	【释义】	(119)
	一、合理保管费用之负担	(120)
	(一) 买受人保管之必要	(120)
	(二) 买受人保管的性质	(120)
	(三) 买受人保管的条件	(121)
	(四) 买受人保管的方式	(122)
	(五) 买方保管费用负担	(123)
	二、保管期间的损失承担	(124)
	【适用】	(124)
	一、注意合理费用的范围	(124)
	二、交付方式与保管条件	(124)
第七条	【有关单证和资料的范围】	(126)
	【主旨】	(126)
	【释义】	(126)
	一、“有关单证和资料”的性质和范围	(126)
	二、合同义务在审判实践中的分类	(128)
	三、违反从合同义务的抗辩与救济	(131)
	(一) 不同观点争论	(131)
	(二) 相关案例评析	(133)
	【适用】	(137)
	一、注意正确理解“有关单证和资料”的范围	(137)
	二、注意可以单独诉请交付“有关单证和资料”	(138)
	三、“有关单证和资料”交付与否不影响标的物的风险转移	(138)

第八条

【发票的证明力】	(140)
【主旨】	(140)
【释义】	(140)
一、发票的概念及分类	(140)
二、增值税专用发票的证明力	(142)
(一) 不同观点之争论	(142)
(二) 审判实践之意见	(144)
(三) 司法解释之立场	(146)
(四) 相关案例之分析	(148)
三、普通发票的证明力	(151)
【适用】	(153)
一、增值税专用发票本身只是交易双方的结算凭证	(153)
二、仅凭增值税专用发票不能证明标的物已经交付	(153)
三、仅凭增值税专用发票并不能证明货款已经支付	(155)

第九条

【普通动产·多重买卖的履行顺序】	(157)
【主旨】	(157)
【释义】	(157)
一、多重买卖的合同效力认定	(158)
(一) 多重买卖的基本界定	(158)
(二) 多重买卖的效力认定	(158)
二、多重买卖的合同履行顺序	(161)
(一) 四种观点之争论	(161)
(二) 本司法解释立场	(162)
三、多重买卖的债权法之救济	(164)
(一) 多重买卖的三种救济途径	(164)
(二) 多重买卖的债权法之救济	(165)
四、相关案例之评析	(169)
【适用】	(171)

	一、注意区分多重买卖合同与出卖他人之物的合同	(171)
	二、注意物权法救济手段与债权法救济手段的衔接	(172)
第十条	【特殊动产·多重买卖的履行顺序】	(173)
	【主旨】	(173)
	【释义】	(173)
	一、特殊动产物权变动要件之争	(174)
	(一) 争论: 交付生效或登记生效	(174)
	(二) 立场: 司法解释之最终选择	(175)
	二、特殊动产物权变动分类研析	(178)
	(一) 研析: 类型化探讨	(178)
	(二) 顺序: 特殊动产多重买卖之实际履行	(180)
	【适用】	(182)
	一、因交付取得所有权与因善意登记取得所有权之关系	(182)
	二、注意正确认识特殊动产登记的性质和作用	(183)
第三编	标的物风险负担	
第十一条	【标的物需要运输】	(187)
	【主旨】	(187)
	【释义】	(187)
	一、风险负担基本范畴之界定	(188)
	(一) 学说之分歧	(188)
	(二) 概念之梳理	(190)
	二、买卖合同风险负担基本规则	(192)
	(一) 物主自担风险原则	(192)
	(二) 交付转移风险原则	(194)
	(三) 我国立法模式之争	(196)

	(四) 买卖合同风险负担规则的具体适用	(200)
	三、送交买卖风险之负担规则	(203)
	(一) 大陆法系关于送交之债的风险负担规则	(203)
	(二) 《公约》区分是否需要运输的风险负担规则	(204)
	(三) 审判实践中存在的主要问题	(208)
	四、制定本条解释之主要考虑	(209)
	(一) 交付地点没有约定或约定不明的确定规则	(209)
	(二) “第一承运人”风险转移规则的法律构成	(215)
	(三) 相关案例之评析	(219)
	【适用】	(225)
	一、注意区分赴偿之债、往取之债和送交之债不同交付地点	(225)
	二、注意准确理解货交第一承运人风险转移规则的法理逻辑	(225)
第十二条	【特定地点风险转移规则】	(227)
	【主旨】	(227)
	【释义】	(227)
	一、货交承运人的类型化及法律漏洞补充	(227)
	(一) 出卖人货交承运人行为普遍存在	(227)
	(二) 法律漏洞的比较法解释补充	(228)
	二、买受人承担标的物风险后的救济途径	(230)
	(一) 实践困境与学说论争	(230)
	(二) 相关运输合同系为第三人利益合同	(236)
	【适用】	(246)
	一、区分向买受人交付和向承运人交付两种情况	(247)
	二、统筹考虑买卖合同以及与之相关的运输合同	(247)

第十三条

《路货买卖出卖人隐瞒风险事实之风险负担》	····· (248)
【主旨】	····· (248)
【释义】	····· (248)
一、路货买卖的特殊问题	····· (248)
(一) 路货买卖之分类	····· (249)
(二) 路货买卖之特点	····· (249)
二、《公约》第 68 条规范意旨之梳理	····· (249)
(一) 《公约》关于路货买卖的风险负担规则	····· (249)
(二) 理解《公约》规定的三个关键问题	····· (250)
三、司法解释起草过程中的主要考虑	····· (253)
(一) 规则完善之不同方案	····· (253)
(二) 本条规定的理论路径	····· (254)
【适用】	····· (256)
一、本条规定排除当事人另有约定	····· (256)
二、注意对出卖人主观方面的查明	····· (256)

第十四条

《未经特定的标的物风险负担》	····· (257)
【主旨】	····· (257)
【释义】	····· (257)
一、种类物、特定物和非特定物的概念体系	····· (257)
(一) 大陆法系的分类方式	····· (257)
(二) 英美法系的分类方式	····· (260)
(三) 小结	····· (261)
二、种类之债的特定化	····· (262)
(一) 特定化的功能	····· (263)
(二) 特定化的性质	····· (264)
(三) 特定化的方式	····· (264)
三、特定化与风险转移之间的关系	····· (265)
【适用】	····· (266)
一、注意特定化乃风险转移之前提	····· (266)
二、特定物与非特定物的划分标准	····· (266)

第四编

标的物检验

第十五条

《标的物数量和外观瑕疵检验》…………… (269)

【主旨】…………… (269)

【释义】…………… (269)

一、物的瑕疵担保责任的法律构成…………… (270)

(一) 物的瑕疵担保责任概述…………… (270)

(二) 物的瑕疵担保责任之构成要件…………… (271)

(三) 我国立法、学说和实践中的问题…………… (272)

二、本司法解释关于物的瑕疵分类…………… (278)

(一) 物的瑕疵之类型化…………… (278)

(二) 数量瑕疵…………… (281)

(三) 外观瑕疵…………… (284)

(四) 隐蔽瑕疵…………… (286)

三、买受人的及时检验、异议和通知义务…………… (287)

(一) 课予买受人及时检验义务之理由…………… (287)

(二) 买受人检验义务之性质…………… (288)

(三) 数量和外观瑕疵的及时检验期间…………… (291)

【适用】…………… (293)

一、注意物的瑕疵担保责任与加害瑕疵给付责任…………… (293)

二、注意物的瑕疵担保责任与产品责任…………… (294)

三、注意物的瑕疵担保责任与附随义务之违反…………… (295)

第十六条

《向第三人履行情形之检验标准》…………… (297)

【主旨】…………… (297)

【释义】…………… (297)

一、向第三人履行的合同…………… (297)

(一) 《合同法》第64条规范射程之争论…………… (297)

(二) 向第三人给付之契约…………… (299)

(三) 经由被指令人而为交付之契约…………… (301)

二、向第三人履行的质量检验标准…………… (304)

	(一) 质量瑕疵的判断标准	(304)
	(二) 向第三人履行的质量瑕疵之判断 标准	(305)
	(三) 相关案例之评析	(305)
	【适用】	(312)
	一、区分向第三人给付契约和经由被指令人 而为交付之合同	(312)
	二、注意经由被指令人而为交付合同中被指 令人的地位	(313)
第十七条	《提出异议的合理期间》	(314)
	【主旨】	(314)
	【释义】	(314)
	一、瑕疵检验期间的含义	(314)
	(一) 瑕疵检验期间的基本界定	(314)
	(二) 瑕疵检验期间的立法分类	(315)
	二、认定合理期间应考虑合理因素	(317)
	(一) 合理期间认定：困扰审判实践之 主要难题	(317)
	(二) 自由裁量：认定合理期间的主要 考量因素	(319)
	三、两年期间的性质认定	(323)
	【适用】	(324)
	一、要明确适用“合理期间”的两个起算点	(324)
	二、注意合理确定买受人通知的“合理 期间”	(324)
第十八条	《检验期间或质量保证期间过短》	(325)
	【主旨】	(325)
	【释义】	(325)
	一、约定检验期间过短的规制思路	(326)

(一) 约定过短检验期间视为外观瑕疵 检验期间	(326)
(二) 排除适用约定检验期间应当具备 法定条件	(328)
二、标的物检验期间与质量保证期间的法律 适用	(329)
(一) 检验期间与质量保证期间的联系	(329)
(二) 检验期间与质量保证期间的区别	(329)
(三) 质量保证期间是质量异议最长 合理期间	(330)
(四) 约定质量保证期间场合的检验 期间认定	(331)
三、法定检验期间和质量保证期间优先适用	(332)
【适用】	(333)
一、注意区分普通民事买卖和商事买卖	(333)
二、正确把握质量保证期间与合理检验期间 之间的关系	(333)
第十九条 【瑕疵异议之效果】	(334)
【主旨】	(334)
【释义】	(334)
一、买受人在检验期间作出异议通知之法律 效果	(334)
(一) 瑕疵异议与瑕疵担保责任救济权之 区分	(334)
(二) 瑕疵异议通知之要件	(336)
二、买受人的履约行为不能视为接受标的物	(337)
(一) 以“一经动用即视为合格”为代表的 默示推定规则之检讨	(337)
(二) 相关案例之评析	(340)
【适用】	(342)
一、区分异议通知和瑕疵担保责任救济权并 适用不同期间	(342)

第二十条

二、注意区分买受人的使用情况与标的物瑕疵
之认定规则 (343)

【异议期间经过后之法律效果】 (344)

【主旨】 (344)

【释义】 (344)

一、买受人未在检验期间内提出瑕疵异议的
法律后果 (344)

(一) 法律拟制与法律推定之辨析 (344)

(二) 因拟制而生价值冲突之应对 (346)

二、出卖人在检验期间经过之后自愿承担
责任的效力 (348)

(一) 出卖人不得翻悔之理论证成 (348)

(二) 相关案例之评析 (349)

【适用】 (353)

一、注意衡平因拟制合格产生的价值冲突 (353)

二、正确适用过错责任原则确定责任范围 (354)

第五编

第二十一条

违约责任

【质量保证金】 (357)

【主旨】 (357)

【释义】 (357)

一、质量保证金的内涵及功能 (357)

二、质量保证金的性质和特点 (359)

(一) 质量保证金属于金钱担保 (359)

(二) 质量保证金系非典型担保 (360)

(三) 质量保证金约定的从属性 (360)

三、质量保证金与相关制度之比较 (360)

(一) 质量保证金与保修金 (360)

(二) 质量保证金与定金 (361)

(三) 质量保证金与预付款 (361)

四、质量保证金的交付 (362)

	(一) 交付的意义	(362)
	(二) 交付的效力	(362)
	五、承担质量保证金责任的条件	(363)
	(一) 质量保证期间出现质量问题	(363)
	(二) 出卖人未及时解决质量问题	(364)
	六、质量保证金与违约责任的关系	(365)
	(一) 观点之纷争	(365)
	(二) 立场之选择	(366)
	【适用】	(366)
	注意当事人主观状态对质量保证金责任	
	适用条件的影响	(366)
第二十二条	【修理费用之负担】	(368)
	【主旨】	(368)
	【释义】	(368)
	一、在质量异议期内提出质量异议	(369)
	(一) 质量异议的前提和方式	(369)
	(二) 质量异议期	(370)
	二、存在法定的修理事由	(371)
	(一) 出卖人未按要求予以修理	(372)
	(二) 情况紧急	(373)
	三、买受人主张的费用合理	(374)
	【适用】	(374)
	注意质量检验、质量异议、主张修理、	
	费用负担之间逻辑关系	(374)
第二十三条	【减价责任】	(375)
	【主旨】	(375)
	【释义】	(375)
	一、减价的涵义及制度渊源	(375)
	(一) 减价的涵义	(375)
	(二) 减价的渊源	(376)
	二、减价权的性质	(377)

	(一) 观点之争论	(377)
	(二) 评判与分析	(377)
	三、减价的条件	(378)
	(一) 质量不符合约定	(378)
	(二) 买受人及时通知出卖人	(379)
	(三) 买受人同意接受标的物	(379)
	四、减价与其他违约责任的关系	(380)
	(一) 减价与赔偿损失	(380)
	(二) 减价与违约金责任	(380)
	(三) 减价与修理、更换	(380)
	五、减价的计算标准	(382)
	(一) 时间标准	(382)
	(二) 价格标准	(382)
	【适用】	(384)
	注意把握减价与瑕疵程度、过错等的关系	(384)
第二十四条	【逾期付款违约金】	(385)
	【主旨】	(385)
	【释义】	(385)
	一、逾期付款违约金的内涵及演变	(386)
	(一) 逾期付款违约金的内涵	(386)
	(二) 逾期付款违约金的演变	(386)
	二、逾期付款违约金与付款期限	(387)
	(一) 付款期限决定逾期付款违约金的起 算点	(387)
	(二) 逾期付款违约金不受付款期限变更 影响	(388)
	三、逾期付款违约金的主张及其限制	(388)
	(一) 价款收受与逾期付款违约金的主张	(388)
	(二) 对账单、还款协议与逾期付款违约 金的主张	(389)
	四、逾期付款违约金的法定与约定	(390)
	(一) 具体适用的法定与约定	(391)

	(二) 计算标准的法定与约定	(391)
	五、逾期付款违约金计算方法没有约定时的	
	裁判标准	(392)
	(一) 观点之争辩	(392)
	(二) 评析与选择	(394)
	六、逾期付款违约金的调整	(397)
	(一) 调整依据和标准	(397)
	(二) 相关案例之评析	(398)
	七、逾期付款违约金的计算时限	(399)
	(一) 观点之争	(399)
	(二) 分析评判	(400)
	【适用】	(401)
	一、注意把握贷款基准利率调整对逾期付款	
	违约金计算的影响	(402)
	二、注意逾期付款违约金与逾期付款	
	损失之间的区别和联系	(402)
第二十五条	《违反从给付义务的合同解除》	(403)
	【主旨】	(403)
	【释义】	(403)
	一、合同义务的类型及区分	(403)
	(一) 合同义务的类型	(403)
	(二) 从给付义务的区分	(404)
	二、违反从给付义务与合同解除	(405)
	(一) 观点之分歧	(405)
	(二) 立场之选择	(405)
	(三) 比较法考察	(406)
	三、合同目的不能实现的判断	(407)
	(一) 合同目的之分类	(407)
	(二) 目的不达之判断	(409)
	(三) 相关案例之评析	(410)
	【适用】	(412)

	注意本条规定与《合同法》第94条	
	第(4)项的关系	(412)
第二十六条	【违约解除与违约金条款】	(413)
	【主旨】	(413)
	【释义】	(413)
	一、因违约解除合同与违约金条款适用	(414)
	(一) 学说: 否定说与肯定说之争	(414)
	(二) 实务: 《最高人民法院公报》	
	案例之差异	(415)
	(三) 选择: 本司法解释之立场	(418)
	(四) 限定: 合同因违约而解除	(423)
	二、《合同法》第114条第2款之参照适用	(425)
	(一) 违约金与损害赔偿关系	(425)
	(二) 调整过高的违约金数额	(427)
	【适用】	(430)
	一、注意合同解除后违约金请求权优先性问题	(430)
二、注意违约金与合同解除后的法定赔偿责任	(430)	
第二十七条	【调整违约金的释明权】	(431)
	【主旨】	(431)
	【释义】	(431)
	一、关于调整违约金的释明权之争论	(432)
	(一) 争论观点: 否定说与肯定说	(432)
	(二) 解释立场: 公平交易与减轻诉累	(433)
	二、调整违约金的释明权之适用规则	(435)
	(一) 释明权行使之原则	(435)
	(二) 释明权行使之条件	(435)
	(三) 释明权行使的尺度	(436)
	【适用】	(437)
	一、人民法院能否主动依据职权直接调整违约金数额	(437)

	二、注意违约方抗辩推卸责任与主张减轻 责任之区分	(437)
	三、注意就损失认定而延长或重新确定举证 期间问题	(438)
	四、注意法官就违约金过高问题未予释明的 处理问题	(439)
第二十八条	【定金和赔偿损失之并用】	(440)
	【主旨】	(440)
	【释义】	(440)
	一、关于定金	(441)
	(一) 定金的概念及分类	(441)
	(二) 本条中定金的性质	(442)
	二、定金与违约金、赔偿损失之间的关系	(444)
	(一) 定金与违约金的关系	(444)
	(二) 定金与赔偿损失的关系	(444)
	【适用】	(445)
	一、注意定金罚则与合同履行阶段的关系	(446)
	二、当事人同时主张继续履行及定金罚则时的 处理	(446)
	三、注意违约定金和解约定金在解除合同时的 区别	(447)
第二十九条	【可得利益损失之赔偿】	(448)
	【主旨】	(448)
	【释义】	(448)
	一、买卖合同所涉之利益类型	(448)
	(一) 返还利益	(449)
	(二) 信赖利益	(450)
	(三) 固有利益	(454)
	(四) 履行利益	(454)
	(五) 可得利益	(456)
	(六) 案例评析	(459)

第三十条

二、可预见性标准 (460)

三、减轻损失规则 (462)

【适用】 (463)

 一、如何确定可得利益损失的数额 (463)

 二、可预见性标准的具体运用问题 (464)

《混合过错规则》 (466)

【主旨】 (466)

【释义】 (466)

 一、混合过错规则的理论基础 (467)

 (一) 损失分担说 (468)

 (二) 惩罚不当行为说 (468)

 (三) 损害控制说 (468)

 (四) 保护加害人说 (468)

 (五) 危险领域说 (468)

 (六) 公平原则与诚实信用原则说 (468)

 二、混合过错规则的适用条件 (469)

 (一) 受害人因对方违约受有损害 (469)

 (二) 双方均有过错 (469)

 (三) 双方过错与损害有因果关系 (470)

 (四) 相关案例评析 (470)

 三、混合过错规则的法律效果 (471)

【适用】 (472)

 一、注意区分混合过错规则与双方违约规则 ... (472)

 二、注意区分混合过错规则与减轻损失规则 ... (472)

 三、严格责任原则下亦应适用混合过错规则 ... (472)

 四、存在受害人负责的他人过错亦适用混合过错规则 (473)

第三十一条

《损益相抵规则》 (474)

【主旨】 (474)

【释义】 (474)

	一、损益相抵规则的概念界定	(474)
	二、损益相抵规则比较法分析	(475)
	三、损益相抵规则的构成要件	(477)
	四、损益相抵规则中“利益”之确定	(479)
	(一) 应予扣除的利益	(480)
	(二) 不得扣减的利益	(480)
	(三) 讨论: 定金应否被认定为扣减之 利益	(482)
	(四) 讨论: 违约金可否适用损益相抵 规则	(483)
	(五) 相关案例之评析	(483)
	【适用】	(484)
	一、注意违约损害赔偿额计算公式	(484)
	二、注意关于“利益”的举证责任	(484)
第三十二条	《瑕疵担保责任减免特约之效力》	(486)
	【主旨】	(486)
	【释义】	(486)
	一、特约减免瑕疵担保责任的理论及现实基础	(487)
	二、约定减免之例外: 出卖人存在过错	(487)
	【适用】	(489)
	一、注意适用本条规定时与拍卖法的衔接	(489)
	二、注意适用本条规定时的举证责任分配	(491)
	三、注意约定减免瑕疵担保责任的形式要求	(492)
	四、注意约定减免瑕疵担保责任与格式条款	(493)
第三十三条	《物的瑕疵担保违约责任》	(495)
	【主旨】	(495)
	【释义】	(495)
	一、物的瑕疵担保责任之定位	(495)
	(一) 关于责任性质之争论	(496)
	(二) 不同学说之实质差异	(499)

(三) 本司法解释之立场: 从体系化解释到
实用主义之综合考量 (500)

二、如何界定标的物质质量瑕疵 (503)

(一) 质量瑕疵的判断标准 (503)

(二) 质量瑕疵的例外情形 (505)

【适用】 (506)

一、注意对买受人主观情形的判断 (506)

二、注意违约责任的具体承担方式 (507)

三、注意与标的物质量检验的规定结合适用 ... (509)

四、注意消费品买卖与商事交易买卖之异同 ... (510)

第六编

所有权保留

第三十四条

【所有权保留的适用范围】 (515)

【主旨】 (515)

【释义】 (515)

一、所有权保留制度概貌 (515)

(一) 其他国家和地区关于所有权
保留的规定 (515)

(二) 所有权保留的制度功能 (518)

(三) 所有权保留制度的种类 (520)

(四) 我国现行法中所有权保留的规定 (521)

二、所有权保留的客体 (524)

(一) 不动产的所有权保留问题 (524)

(二) 保留所有权之动产的范围 (527)

【适用】 (528)

一、注意所有权保留制度的外延 (528)

二、注意所有权保留约定的内容 (528)

第三十五条

【出卖人取回权】 (529)

【主旨】 (529)

【释义】 (529)

一、所有权保留中所有权之状态 (530)

	(一) 所有权之进路	(530)
	(二) 担保权益进路	(531)
	(三) 观点评析和我国法制之解释	(532)
	二、所有权保留的登记问题	(533)
	(一) 赋予登记一定法律意义的立法模式 ...	(533)
	(二) 未赋予登记一定意义的立法模式	(534)
	(三) 登记意义之评释	(535)
	三、出卖人取回权之行使	(537)
	(一) 取回权的法律性质及效果	(537)
	(二) 行使取回权的条件及程序	(540)
	(三) 破产情形下的取回权问题	(541)
	【适用】	(542)
	一、注意所有权保留约款的形式	(542)
	二、发票上的记载作为所有权保留公示的 问题	(543)
	三、所有权保留的登记事项问题	(544)
第三十六条	【取回权的限制】	(545)
	【主旨】	(545)
	【释义】	(545)
	一、我国现行法上的善意取得制度	(545)
	二、善意取得的构成要件	(547)
	(一) 关于善意的判断问题	(547)
	(二) 关于合理价款的问题	(548)
	(三) 关于交付及登记问题	(549)
	三、所有权保留情形下善意取得的适用	(549)
	(一) 本条解释第2款的理解	(549)
	(二) 相关案例之评析	(550)
	四、买受人履约状态对取回权之限制	(551)
	【适用】	(552)
	一、75% 价款履行中违约行为的影响	(552)
	二、注意已支付75% 价款的阻却效力	(552)