

模块三

合同订立



案例导入

2018年2月10日南京A公司向国外B、C、D、E公司邮寄本公司的商品价目表，2月16日国外B公司来电称接受南京A公司对于型号C15产品FOB上海15美元/件的价格，南京A公司考虑到该商品国际价格猛涨，立即回电称价格FOB上海16元/件可以成交。国外B公司要求南京A公司以FOB上海15元/件交货，否则要承担赔偿责任。

请思考：双方合同是否成立？南京A公司应该赔偿吗？

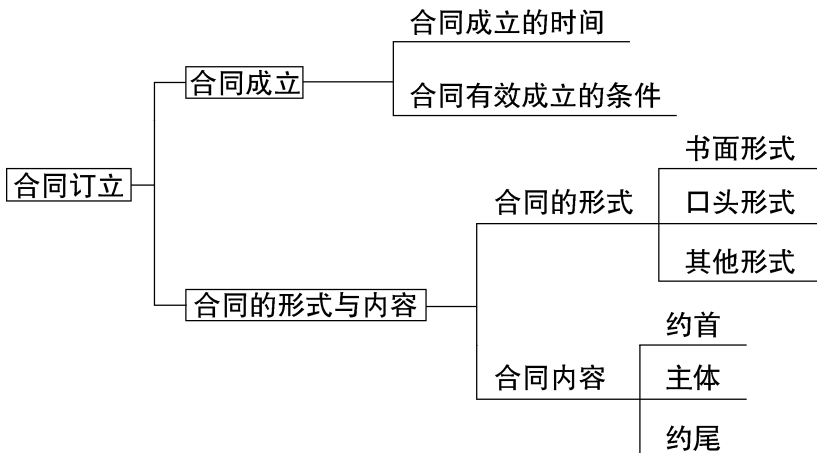


知识要点

序号	知识	重要性
1	合同成立的时间	
2	合同有效成立的条件	
3	合同的形式	
4	合同内容	



思维导图





知识拓展

一、合同成立

1. 合同成立的时间

根据《联合国国际货物销售合同公约》的规定，接受送达发盘人时生效，接受生效的时间就是合同成立的时间，合同一经订立，买卖双方即存在合同关系，受到合同的约束。

知识要点解读

1. 从法律角度判读合同成立的时间有两个标准：

(1) 有效接受的通知到达发盘人时，合同成立；

(2) 受盘人做出接受行为时，合同成立。

2. 在实际业务中，大多数当事人约定合同成立的时间是：

(1) 以签约时合同上所写明的日期为准；

(2) 以收到对方确认合同的日期为准。

在上述两种情况下，买卖双方合同关系在签订正式书面合同时成立。

2. 合同有效成立的条件

买卖双方合同关系成立，并不意味着合同一定有效，一项有效合同需要具备相应的条件，才具有法律约束力，见表 1-2。

表 1-2 合同有效成立的五个条件

序 号	内 容	解 读
1	当事人必须具有订立合同的行为能力	<p>签订合同的当事人主要是自然人或法人。一般各国法律规定：</p> <p>(1) 自然人签订合同的行为能力是指精神正常的成年人才能订立合同，如未成年人、精神病患者等，都被视为没有签订合同能力的人</p> <p>(2) 法人订立合同的行为能力是指法人必须通过其代理人在法人的经营范围内订立合同，越权的合同不能发生法律效力</p>
2	合同必须有对价或约因	在买卖合同中，买方支付和卖方交货就是买卖合同的“对价”
3	合同内容必须合法	不得违反法律、违反公共秩序或政策、违反善良风俗或道德
4	合同必须符合法律规定的形式	<p>(1) 《联合国国际货物销售合同公约》对国际货物买卖合同的形式不加以限制</p> <p>(2) 我国《合同法》规定：我国对外订立、修改或终止合同，必须采用书面形式</p>
5	合同当事人的意思必须真实	采取欺诈或者胁迫手段订立的合同无效

二、合同的形式与内容

1. 合同的形式

我国《合同法》规定，当事人订立合同的形式有书面形式、口头形式和其他形式。在国际贸易实务中，为了避免纠纷，确保合同有效，一般都采用正规的书面形式。



书面合同形式有以下几种:合同(Contract)、确认书(Confirmation)、协议(Agreement)、备忘录(Memorandum)、订单(Order)和委托订购单(Indent)等。

知识要点解读

1. 书面合同采用的主要形式

在我国对外贸易业务中,主要采用的书面合同是销售合同、销售确认书及协议书。

2. 实际工作操作

按照我国的商业惯例,签署合同一般有两种方式:

(1) 交易当面成交的操作。由双方共同签署书面合同,合同、确认书和协议书通常都是一式两份,由双方分别签字后各执一份。

(2) 通过函电往来成交的操作。一般由我方签署后,将正本一式两份送交外方签署后退回一份,以备存查,作为合同订立的证据和合同履行的法律依据。

3. 虽然各种形式的合同在格式、条款项目和内容的繁简上有所不同,但在法律上具有同等效力,对买卖双方均有约束力

2. 合同内容

书面合同不管采用哪种形式,其内容一般人都包括约首、主体和约尾三个部分,见表 1-3。

表 1-3 书面合同的内容

序 号	名 称	内 容 要 素
1	约首	合同名称、合同编号、缔约日期、缔约地点、订约双方当事人的名称、地址和电传号码等
2	主体	具体列明交易的条件、条款,规定双方当事人的权利和义务,具体包括品名、品质或规格、数量或重量、包装、价格、交货、支付、运输、保险、检验、索赔、理赔、不可抗力 and 仲裁等条款
3	约尾	说明合同的份数、使用的方案及效力、订约日期、订约地点、缔约双方的盖章或签字等

知识要点解读

思考: 请指出合同样本中合同内容的三个组成部分。

SHANGHAI TOOL IMPORT & EXPORT CO., LTD.

31, GANXIANG ROAD SHANGHAI, CHINA

SALES CONFIRMATION

TEL: 021-65756156

S/C NO.: RT05342

FAX: 021-65756155

DATE: Mar. 20TH, 2015

E-mail: STI@168.com

P/I NO.: 20150320

TO:

MAMUT ENTERPRISE SAV

TARRAGONA75-3ER, BARCELONA, SPAIN



Dear Sirs,

We hereby confirm having sold to you the following goods on terms and conditions as specified below:

MARKS & NO	DESCRIPTIONS	QUANTITY	U/PRICE	AMOUNT
M.E BARCELONA C/NO.1-515	HAND TOOLS		FOB SHANGHAI	
	1) 9pc Extra Long Hex Key Set Packing: Plastic carton	1200 SETS	USD 1.76	USD 2 112
	2) 8pc Double Offset Ring Spanner Packing: Plastic carton	1200 SETS	USD 3.10	USD 3 720
	3) 12pc Double Offset Ring Spanner Packing: Plastic carton	800 SETS	USD 7.50	USD 6 000
	4) 12pc Combination Spanner Packing: Plastic carton	1200 SETS	USD 3.55	USD 4 260
	5) 10pc Combination Spanner Packing: Plastic carton	1000 SETS	USD 5.80	USD 5 800

Payment: IRREVOCABLE L/C 30 DAYS AFTER SIGHT.

Our bank information is as follows

- 1) Beneficiary : SHANGHAI TOOL IMPORT & EXPORT CO., LTD
- 2) Bank name: BANK OF CHINA SHANGHAI BRANCH
- 3) Account NO.:97 148090235684
- 4) Switch code: BKCHCNBJ300

THE BUYER:

MAMUT ENTERPRISE SAV
JUN

THE SELLER:

SHANGHAI TOOL IMPORT & EXPORT CO.
LILI



案例解析

此案例涉及的是合同有效性与合同履行的相关内容。案例中 A 公司在 2 月 10 日发出的是询盘，2 月 16 日 B 公司向 A 公司发来的是发盘。面对 B 公司的发盘，A 公司选择了还盘，还盘实质就是对原发盘的拒绝，向对方提出了一项新的发盘，B 公司没有及时接受，合同就不成立。

在合同没订立的情况下，B 公司强制要求 A 公司按照原发盘来进行交易是不合理的，南京 A 公司不应该赔偿。



模块训练

一、单选题

1. 国际贸易合同的订立必须由()签订。
A. 发盘人 B. 受盘人 C. 询盘人 D. 发盘人和受盘人
2. 《联合国国际货物销售合同公约》对合同的订立时间原则上采用()。
A. 双方协商 B. 合理时间段 C. 接受送达时 D. 交易完成时
3. 美国有关法律规定,只要是超过()美元的货物买卖合同必须有书面文件为证,否则不得以法律强制执行。
A. 100 B. 500 C. 1000 D. 10000
4. 只有()才能为履行合约提供强有力的法律依据。
A. 口头承诺 B. 风俗习惯 C. 书面合同 D. 社会道德
5. ()在法律上是合同的同义词,只要对买卖双方的权利和义务做出明确、具体和肯定的规定,一经双方签署确认,即与合同一样对买卖双方具有约束力。
A. 书面合同 B. 协议 C. 订单 D. 确认书

二、多选题

1. 一般常用的书面合同有()。
A. 销售合同 B. 购货合同 C. 确认书 D. 意向书
E. 订单
2. 签订合同的当事人可以是()。
A. 自然人 B. 企业的授权代表
C. 未成年人 D. 精神病患者
E. 被剥夺政治权利的犯人
3. 在国家贸易实际业务中书面合同的作用主要是()。
A. 体现交易双方的资金实力 B. 作为合同成立的证据
C. 作为履行合同的依据 D. 作为合同生效的条件
E. 树立企业的品牌
4. 书面合同的格式一般由下列()共同组成。
A. 抬头 B. 称呼 C. 约首 D. 主体
E. 约尾
5. 在()情况下订立的合同是无效的。
A. 欺诈胁迫手段 B. 精神失常
C. 损害国家利益 D. 违反法律法规
E. 自然人签订的合同

三、判断题

- () 1. 交易洽商中,凡是经过了发盘和接受两个环节的合同必然是有效的合同。
- () 2. 签订合同的当事人必须是自然人或法人,只有精神状态正常的成人才能订



立合同，未成年人、精神病人订立合同必须受到限制。

- () 3. 国际货物销售合同主要包括称呼、正文、结束语三个部分。
- () 4. 口头合同比书面合同效率更高、执行更方便，是最常见的合同形式。
- () 5. 品质、数量、日期、价格、包装、运输等条款应放在合同的主体部分。

四、实操题

我方某公司与美国 A 公司磋商进口计算机配件。经往来传真磋商，已就合同主要交易条件达成一致意见，但我方在最后给美方发出的表示接受的传真中列有“以签署确认为准”之后，美方起草合同书寄给我方确认，我方在审核该合同时，发现有一些条款的措辞需要进一步商榷，因此未及时给予签字确认。此时该商品的市场价格趋疲，美方来电催促我方按合同书的规定开立信用证，但我方拒绝开证。

试分析我方拒绝开证是否合理并说明理由。

五、案例分析

1. 我出口公司于 5 月 10 日向外商发盘某商品每公吨 USD\$200 FOB Shanghai，有效期至 5 月 17 日复到。5 月 12 日收到该外商发来电传“接受 USD\$180 FOB Shanghai”，我方未予答复。后外商要求我方发货，我方拒绝，认为合同不成立，引起纠纷。

请就合同是否成立阐述你的观点及理由。

2. 7 月 17 日中国出口 A 公司向荷兰 B 公司电报发盘：“售农产品 C514 型号 300 吨即期装船，不可撤销即期信用证付款，每吨 USD\$900 CIF 鹿特丹，7 月 25 日前电复有效。”B 公司于 7 月 22 日复电如下：“你 7 月 17 日发盘，我接受，要求提供产地证、植物检证书和适合海洋运输的良好包装。”A 公司接到 B 公司电报后立即发电表示不同意。7 月 26 日 B 公司来电称：信用证已开，请及时办理装运。而 A 公司认为合同未成立，不同意装运。为此，双方就合同是否成立发生激烈的争论。

请就合同是否成立阐述你的观点及理由。

3. 我国出口公司于 4 月 11 日向外商发盘小麦每公吨 USD\$300 CFR 伦敦，有效期至 4 月 18 日复到。4 月 12 日收到该外商发来电传称“接受 USD\$280 CFR 伦敦”，我方未予答复。4 月 15 日，该商品价格上涨。外商于 4 月 16 日又向我方电传表示“接受你方 4 月 11 日发盘，信用证已开出”。我方拒绝交货，认为合同不成立，引起纠纷。

请就合同是否成立阐述你的观点及理由。