

注册会计师

经济法

教材精讲班

第四章 合同法律制度

第六单元 合同的担保

三、定金

1、定金的概念

定金合同从实际交付定金之日起生效（实践合同）。约定的定金数额不得超过主合同标的额的 20%，超过部分无效。

【注意】定金一旦交付，定金所有权发生转移。

2、定金罚则

(1) 总原则

哪方不履行合同约定的债务？	具体处理
付定金一方	无权要求返还定金
收定金一方	双倍返还定金

(2) 具体适用

具体内容	定金罚则
一方迟延履行或者有其他违约行为，致使合同目的不能实现。 【举例】 圣诞节订的圣诞树元旦才送到。	适用
因第三人的过错，致使主合同不能履行。 【举例】 送圣诞树的物流司机喝多了连车带货掉沟里了。	适用
当事人一方不完全履行合同的，应当按照未履行部分所占合同约定内容的比例 【举例】 订了十棵圣诞树就送来八棵。	按比例适用
因不可抗力致使主合同不能履行。 【举例】 地震导致圣诞树全部毁损。	不适用

3、定金与违约金（2选1）

当事人既约定违约金，又约定定金的，一方违约时，对方可以选择适用违约金或者定金条款。

【注意】约定的定金不足以弥补一方违约造成的损失，对方请求赔偿超过定金部分的损失的，法院可以并处，但定金和损失赔偿的数额总和不应高于因违约造成的损失。

【例-单选题】根据合同法律制度的规定，下列关于定金的表述中，正确的是（ ）。

- A. 收受定金一方不履行合同义务时，应当三倍返还定金
- B. 收受定金一方履行合同义务时，定金所有权发生移转
- C. 定金数额不得超过主合同标的额的 20%
- D. 既约定定金又约定违约金的，一方违约时，当事人有权要求同时适用

【答案】 C

【解析】

(1) 选项 A: 收受定金一方不履行合同义务时，应当 2 倍返还定金；

- (2) 选项 B: 定金一旦交付, 定金所有权发生转移;
- (3) 选项 D: 在同一合同中, 当事人既约定违约金, 又约定定金的, 在一方违约时, 当事人只能选择适用违约金条款或者定金条款, 不能同时要求适用两个条款。

【例-单选题】甲餐厅承接乙的婚宴。双方约定: 婚宴共办酒席 20 桌, 每桌 2 000 元; 乙先行向甲餐厅支付定金 1 万元; 任何一方违约, 均应向对方支付违约金 5 000 元。合同订立后, 乙未依约向甲支付定金。婚宴前一天, 乙因故通知甲餐厅取消婚宴。甲餐厅要求乙依约支付 1 万元定金与 5 000 元违约金。根据合同法律制度的规定, 下列表述中, 正确的是 ()。

- A. 甲餐厅应在 1 万元定金与 5 000 元违约金之间择一向乙主张, 因为定金与违约金不能同时适用
- B. 甲餐厅仅有权请求乙支付 8 000 元定金, 因为定金不得超过合同标的额的 20%
- C. 甲餐厅无权请求乙支付定金, 因为乙未实际交付定金, 定金条款尚未生效
- D. 甲餐厅无权请求乙支付定金, 因为定金额超过合同标的额的 20%, 定金条款无效

【答案】c

【解析】定金合同从实际交付定金之日起生效, 在本题中, 乙未依约向甲餐厅支付定金, 定金合同未生效, 甲餐厅无权请求乙承担定金责任。