

中级会计职称

经济法

教材精讲班

第二节 合同的订立

考点 1：合同订立的形式（★）（2022 年修改）

当事人订立合同，可采用**书面形式**、**口头形式**或**其他形式**。

1、书面形式

书面形式是指合同书、信件和数据电文（包括电报、电传、传真、电子数据交换和电子邮件）等可以有形地表现所载内容的形式。

2、口头形式

指当事人双方就合同内容面对面或以通信设备交谈达成的协议。

3、其他形式

其他形式可以分为**推定形式**和**默示形式**。

（1）推定形式

指当事人没有口头或文字的意思表示，由特定行为间接推知其意思而成立合同。

【举例】房屋租赁合同期限届满时，当事人双方未明确续租，但承租人继续缴纳租金，出租人接受租金，自此行为可推定房屋租赁合同继续成立有效。

（2）默示形式

沉默原则上不具有意思表示价值，除非**法律**有特别规定或当事人有特别**约定**。

【举例】继承人继承遗产，默示代表接受。

当事人可以采取**要约**、**承诺**方式订立合同。

考点 2：要约（★★）

要约是一方当事人以缔结合同为目的，向对方当事人提出合同条件，希望对方当事人接受的意思表示。

1、要约应具备的条件

（1）要约须由要约人向特定相对人作出意思表示。

（2）要约的内容必须**确定**、**完整**，具有足以使合同成立的必要条款。

【解释】要约可能需包含标的、数量、质量、价款或者报酬等内容，一经受要约人承诺，合同即可成立。

（3）要约须表明经受要约人承诺，要约人即受该意思表示约束。

【解释】一经受要约人承诺，合同即可成立。

2、要约邀请

要约邀请是**希望他人向自己发出要约**的意思表示。

【注意】《民法典》第四百七十三条第一款规定：拍卖公告、招标公告、招股说明书、债券募集办法、基金招募说明书、商业广告和宣传、寄送的价目表等为**要约邀请**。

【注意】《民法典》第四百七十三条第二款规定商业广告和宣传的内容**符合要约条件**的，构成**要约**。

【举例】某化妆品广告称：某化妆品引进欧美最新技术，专业除皱、瞬间年轻十岁。咨询订购热线 xxxx，免费送货。该广告属于要约还是要约邀请？

网校解析：这是一个要约邀请，目的是希望他人看到广告后向自己发出订合同的要约。

【例-单选题】甲公司以招标方式采购一套设备，向包括乙公司在内的十余家厂商发出招标书，招标书中包含设备性能、规格、品质、交货日期等内容。乙公司向甲公司发出了投标书。甲公司在接到乙公司及其他公司的投标书后，通过决标，最后决定乙公司中标，并向乙公司发出了中标通知书。根据《民法典》的规定，下列各项中，属于发出要约行为的是（ ）。

A. 甲公司发出招标书

B. 乙公司向甲公司发出投标书

C. 甲公司对所有标书进行决标

D. 甲公司向乙公司发出中标通知书

网校答案：B

网校解析：招标公告属于要约邀请，投标人投标属于要约；招标人定标属于承诺；中标人在接到中标通知后，在指定的期间、地点与招标人签订书面合同，买卖合同正式成立。

3、要约的生效时间

（1）要约**到达**受要约人时生效。

（2）要约到达受要约人，并不是指要约一定实际送达受要约人或者其代理人手中，要约只要是**送达受要约人通常的地址、住所或者其他能够控制的现实或虚拟空间**（如信箱或邮箱等），即为送达。（无论是否看到）

（3）采用数据电文形式订立合同，收件人**指定特定系统**接收数据电文的，该数据电文**进入该特定系统**的时间，视为到达时间；**未指定特定系统的**，相对人**知道或者应当知道**该数据电文进入其系统时生效。

【例-单选题】3月1日，甲公司经理赵某在产品洽谈会上遇见钱某，钱某告知赵某其所在公司欲出售一批钢材，赵某要求钱某给甲公司发一份要约。3月2日，钱某用快递给甲公司发出要约，收件人为赵某。3月3日，快递被送往甲公司传达室。3月5日，赵某出差归来，传达室将快递送给赵某。3月6日，赵某拆阅快递内容。根据合同法律制度的规定，该要约生效的时间是（ ）。

A. 3月6日

B. 3月2日

C. 3月5日

D. 3月3日

网校答案：D

网校解析：要约自到达受要约人时生效。要约到达受要约人，并不是指要约一定实际送达受要约人或者其代理人手中，要约只要送达到受要约人通常的地址、住所或者其他能够控制的现实或虚拟空间（如信箱或邮箱等），即为送达。

4、要约的效力

要约一经生效，要约人即受到要约的约束，不得随意撤销或对要约加以限制、变更和扩张。

5、要约的**撤回、撤销**与失效

（1）撤回

撤回要约的通知应当在要约到达受要约人**之前**或者与要约**同时到达**受要约人。

（2）撤销

要约已经到达受要约人，在受要约人做出承诺之前，要约人可以撤销要约。但**下列情形下的要约不得撤销：**

①要约人**确定了承诺期限**或者以其他形式明示要约不可撤销的；

②受要约人**有理由**认为要约是不可撤销的，并已经为履行合同做了准备工作。

（3）要约的**失效**

①**拒绝**要约的通知到达要约人；

②要约人依法**撤销**（而非撤回）要约；

③承诺期限**届满**，受要约人未作出承诺，则要约失效。

【注意】要约中没有规定承诺期限的，在通常情况下，要约发出后一段合理时间内不承诺的，要约失效。

④受要约人对要约的内容作出**实质性变更**。

【注意】有关合同标的、数量、质量、价款或者报酬、履行期限、履行地点和方式、违约责任和解决争议方法等内容的变更，是对要约内容的实质性变更。

【例-单选题】根据合同法律制度的规定，下列关于要约撤销的表述中，不正确的是（ ）。

A. 要约人不得以对话方式作出撤销要约的意思表示

B. 受要约人有理由认为要约不可撤销，并已为履行合同做了合理准备工作的，要约不得撤销

C. 撤销要约的意思表示以非对话方式作出的，应当在受要约人作出承诺前到达受要约人

D. 要约人以确定承诺期限的形式明示要约不可撤销的，要约不得撤销

网校答案：A

网校解析：要约可以以对话方式作出。

【例-多选题】根据合同法律制度的规定，下列情形中，属于要约失效的有（ ）。

- A. 承诺期限届满，受要约人未作出承诺
- B. 要约被拒绝
- C. 受要约人对要约的内容作出实质性变更
- D. 要约被依法撤销

网校答案：ABCD

网校解析：要约的失效的原因：

- （1）拒绝要约的通知到达要约人；
- （2）要约人依法撤销（而非撤回）要约；
- （3）承诺期限届满，受要约人未作出承诺，则要约失效；
- （4）受要约人对要约的内容作出实质性变更。

【例-单选题】甲公司因生产需要，准备购入一套大型生产设备。4月1日，甲公司向乙设备厂发出了一份详细的书面要约，并在要约中注明：请贵公司于4月20日前答复，否则该要约将失效。该要约到达乙设备厂后，甲公司拟撤销该要约。根据合同法律制度的规定，下列关于该要约能否撤销的表述中，正确的是（ ）。

- A. 该要约可以撤销，只要乙设备厂尚未发出承诺
- B. 该要约可以撤销，只要乙设备厂的承诺尚未到达甲公司
- C. 该要约可以撤销，只要乙设备厂尚未为履行合同做准备工作
- D. 该要约不得撤销，因为要约人在要约中确定了承诺期限

网校答案：D

网校解析：要约中有承诺期限的，该要约不得撤销。

【例-单选题】甲公司于4月1日向乙公司发出订购一批实木沙发的要约，要求乙公司于4月8日前答复。4月2日乙公司收到该要约。4月3日，甲公司欲改向丙公司订购实木沙发，遂向乙公司发出撤销要约的信件，该信件于4月4日到达乙公司。4月5日，甲公司收到乙公司的回复，乙公司表示暂无实木沙发，问甲公司是否愿意选购布艺沙发，根据《民法典》的规定，甲公司要约失效的时间是（ ）。

- A. 4月3日
- B. 4月4日
- C. 4月5日
- D. 4月8日

网校答案：C

网校解析：甲公司在要约中要求乙公司于4月8日前答复，属于不可撤销的要约，因此4月4日撤销要约的通知到达时，不产生撤销要约的效力，直到4月5日乙公司对要约的内容作出实质性变更时，原要约才失去效力。

【例-单选题】甲公司于7月1日向乙公司发出要约，出售一批原材料，要求乙公司在1个月内做出答复，该要约于7月2日到达乙公司。当月，因市场行情变化，该种原材料市场价格大幅上升，甲公司拟撤销该要约。根据《民法典》的规定，下列关于甲公司能否撤销要约的表述中，正确的是（ ）。

- A. 不可以撤销该要约，因该要约确定了承诺期限
- B. 可以撤销该要约，撤销通知在乙公司发出承诺通知之前到达乙公司即可
- C. 可以撤销该要约，撤销通知在承诺期限届满前到达乙公司即可
- D. 可以撤销该要约，撤销通知在乙公司发出承诺通知之前发出即可

网校答案：A

网校解析：要约人（甲公司）确定了承诺期限，不得撤销要约。