中级会计职称

经济法

教材精讲班

第七节 合同的消灭

【解释】导致合同权利和义务终止的条件：

- (1) 债务已经履行；
- (2) 债务相互抵销；
- (3) 债务人依法将标的物提存；
- (4) 债权人免除债务；
- (5) 债权债务同归于一人；
- (6) 法律规定或者当事人约定终止的其他情形。

考点 1：清偿（★）

1、债务人对同一债权人负担的数项债务种类相同，债务人的给付不足以清偿全部债务的，除当事人另有约定外，按以下顺序处理：

- (1) 债务人在清偿时指定其履行的债务；
- (2) 未指定的，优先履行已到期的债务；
- (3) 均到期的，优先履行无担保或者担保最少的债务；
- (4) 均无担保或者担保相等的，优先履行债务人负担较重的债务；
- (5) 负担相同的，按照债务到期的先后顺序履行；
- (6) 到期时间相同的，按照债务比例履行。

2、债务人在履行主债务外还应当支付利息和实现债权的有关费用，其给付不足以清偿全部债务的，除当事人另有约定外，应当按照下列顺序履行：

- (1) 实现债权的有关费用；
- (2) 利息；
- (3) 主债务。

考点 2：抵销

1、法定抵销条件

- (1) 须双方互负有债务，互享有债权；
- (2) 须双方债务的给付为同一种类；
- (3) 须双方的债务均届清偿期；
- (4) 须双方的债务均为可抵销的债务；
- (5) 抵销不得附条件或附期限。

2、按照有关法律规定，下列债务不能抵销：

- (1) 按合同性质不能抵销。

如不作为债务、提供劳务的债务、与人身不可分离的债务，如抚恤金、退休金、人身损害赔偿债务等，均不得抵销。

- (2) 按照约定应当向第三人给付的债务。

【解释】如果双方当事人在订立合同时已约定债务人应向第三人履行义务，则债务人不得以对合同对方当事人享有债权而主张抵销该义务，否则将损害第三人的利益。

- (3) 当事人约定不得抵销的债务。
- (4) 因故意实施侵权行为产生的债务。
- (5) 法律规定不得抵销的其他情形。

如被人民法院查封、扣押、冻结的财产等，法律禁止扣押和强制执行的债务。

3、法定抵销的程序

当事人主张抵销的，应当**通知对方**。通知自**到达**对方时生效。

4、约定抵销

当事人互负债务，标的物种类、品质不相同的，经双方**协商一致**，也可以抵销。

【注意】债权让与时，如果债务人对让与人享有债权，并且债务人的债权**先于转让的债权到期或同时到期**的，债务人可以向受让人主张抵销。

【例-判断题】张某向杨某借款3万元到期未还，双方因债务清偿问题发生纠纷，张某被杨某打伤。住院治疗共支出医疗费4.5万元，杨某有权主张在3万元内抵销，只向张某支付1.5万元医疗费。（ ）

网校答案：×

网校解析：因故意实施侵权行为产生的债务，不得抵销。

【例-多选题】根据合同法律制度的规定，下列关于法定抵销的表述中，正确的有（ ）。

- A. 抵销可以附条件或者附期限
- B. 故意侵权产生的债务，债务人不得主张抵销
- C. 双方抵销的债务，都应已届清偿期
- D. 双方抵销的债务，标的物种类、品质应相同

网校答案：BCD

网校解析：抵销不得附条件或者附期限；按合同性质不能抵销的债务、按照约定应当向第三人给付的债务、因故意实施侵权行为产生的债务，不得抵销；当事人互负到期债务，该债务的标的物种类、品质相同的，任何一方可以将自己的债务与对方的债务抵销，但依照法律规定或者按照合同性质不得抵销的除外。

考点3：提存（★）

提存是指由于**债权人的原因**，**债务人无法向其交付**合同标的物而将该标的物交给提存机关，从而消灭债务、终止合同的制度。

1、提存的原因

(1) 债权人**无正当理由拒绝受领**；

【举例】在仓储合同中，存储期届满，仓单持有人不提取仓储物，保管人催告其在合理期限内提取货物后，逾期仍不提取的，保管人可以提存该货物。

(2) 债权人**下落不明**；

【举例】债权人失踪，其财产尚无人代管、债权人不清、地址不详、无法查找等。

(3) 债权人**死亡**未确定继承人或者丧失民事行为能力未确定监护人；

(4) 法律规定的其他情形。

2、提存的法律效力

(1) 毁损、灭失的风险由**债权人**承担；

(2) 标的物的孳息归**债权人**所有；

(3) 提存费用由**债权人**负担。

【注意】标的物提存后，除债权人下落不明的以外，债务人应当及时通知债权人或者债权人的继承人、遗产管理人监护人或财产代管人。

3、债权人领取提存物

(1) 债权人可以**随时领取**提存物，但债权人对债务人负有到期债务的，在债权人**未履行债务或者提供担保**之前，提存部门根据债务人的要求应当**拒绝其领取**提存物。

(2) 债权人领取提存物的权利，自提存之日起**5年内**不行使而消灭，提存物扣除提存费用后归**国家所有**。5年期间为不变期间，不适用诉讼时效中止、中断或延长的规定。

【注意】如果**债权人未履行对债务人的到期债务**，或者债权人向提存部门书面表示**放弃领取**提存物权利的，**债务人负担提存费用后有权取回**提存物。

【例-单选题】因债权人胡某下落不明，债务人陈某难以履行债务，遂依法将标的物提存。后该标的物意外灭失。该标的物意外灭失风险的承担人是（ ）。

- A. 胡某
- B. 胡某与陈某
- C. 陈某
- D. 提存机关

网校答案：A

网校解析：标的物提存后，毁损、灭失的风险由债权人承担。

【例-单选题】债权人甲下落不明，致使债务人乙难以履行债务，乙依法将标的物提存。提存期间，该标的物发生意外毁损。根据《民法典》的规定，下列关于对该标的物损失承担的表述中，正确的是（ ）。

- A. 应由甲承担
- B. 应由乙承担
- C. 应由甲、乙共同承担
- D. 应由提存机关承担

网校答案：A

网校解析：标的物提存后，毁损、灭失的风险由债权人承担。

考点 4：合同的解除（★★）

1、约定解除

（1）协商解除

合同生效后，未履行或未完全履行之前，当事人以解除合同为目的，经**协商一致**，订立一个解除原来合同的协议，使合同效力消灭的行为。

（2）约定解除权

解除权可以在订立合同时约定，也可以在履行合同的过程中约定，可以约定一方解除合同的权利，也可以约定双方解除合同的权利。（附解除条件或期限）

2、法定解除

《民法典》规定，下列情形可以解除合同：

- （1）因**不可抗力**致使**不能实现合同目的**，当事人可以单方面解除合同。
- （2）因预期违约解除合同。

在**履行期限届满之前**，当事人一方明确表示或者以自己的行为表明不履行主要债务的，对方当事人可以单方面解除合同。

（3）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履行的，对方当事人可以单方面解除合同。

（4）当事人一方迟延履行债务或者有其他违约行为致使**不能实现合同目的**，对方当事人可以单方面解除合同。债权人可不经催告直接解除合同。

（5）法律规定的其他情形。

【例-单选题】甲小学为了“六一”儿童节学生表演节目的需要，向乙服装厂订购了 100 套童装，约定在“六一”儿童节前一周交付。5 月 28 日，甲小学向乙服装厂催要童装，却被告知，因布匹供应问题 6 月 3 日才能交付童装，甲小学因此欲解除合同。根据规定，下列关于该合同解除的表述中，正确的是（ ）。

- A. 甲小学应先催告乙服装厂履行，乙服装厂在合理期限内未履行的，甲小学才可以解除合同
- B. 甲小学可以解除合同，无须催告
- C. 甲小学无权解除合同，只能要求乙服装厂承担违约责任
- D. 甲小学无权自行解除合同，但可以请求法院解除合同

网校答案：B

网校解析：根据规定，因预期违约解除合同。即在履行期限届满之前，当事人一方明确表示或者以自己的行为表明不履行主要债务的，对方当事人可以解除合同。本题中，6 月 1 日是合同履行时间，但是在 5 月 28 日时却得知乙服装厂会有违约的情况，此时甲小学可以直接解除合同，无需催告。

【例-单选题】甲公司与乙公司签订建设工程合同，由乙公司承建甲公司办公大楼的建设工程，合同签订后不久，甲公司所在地发生特大地震，原拟建办公大楼的土地已经洼陷，甲公司损失惨重，拟取消办公大楼建设计划。根据合同法律制度的规定，下列说法正确的是（ ）。

- A. 乙公司有权要求甲公司重新选定建设地点，继续履行建设工程合同

- B. 甲公司有权通知乙公司解除合同，但应当向乙公司承担违约责任
- C. 只有经乙公司同意，甲公司才能解除合同
- D. 甲公司有权通知乙公司解除合同，且无须承担任何违约责任

网校答案：D

网校解析：因不可抗力致使不能实现合同目的，当事人有权单方面解除合同，由此产生的违约责任均予以免除。

3、情势变更

合同成立后，合同的基础条件发生了当事人在订立合同时**无法预见的、不属于商业风险**的重大变化，继续履行合同对于当事人一方**明显不公平的**，受不利影响的当事人可以与对方**重新协商**；在合理期限内协商不成的，当事人可以请求人民法院或者仲裁机构变更或者**解除合同**。人民法院或者仲裁机构应当结合案件的实际情况，根据**公平原则变更或者解除合同**。

4、合同解除的效力

- (1) 合同解除后尚未履行的，**终止履行**。
- (2) 已经履行的，根据履行情况和合同性质，当事人可以要求**恢复原状**、采取**其他补救措施**，并要求**赔偿损失**。
- (3) 合同的权利义务终止，不影响合同中**结算和清理条款**的效力。

【例-判断题】合同成立以后基础条件发生了当事人在订立合同时无法预见的、不属于商业风险的重大变化，继续履行合同对于当事人一方明显不公平的，受不利影响的当事人可以与对方重新协商；在合理期限内协商不成的，当事人可以请求人民法院或者仲裁机构变更或者解除合同。人民法院或者仲裁机构应当结合案件的实际情况，根据公平原则变更或者解除合同。（ ）

网校答案：√

网校解析：本题考核教材原文。

【例-单选题】2014年3月，甲研究所与乙企业签订一份设备改造的技术服务合同，约定自2014年7月1日至12月1日，甲研究所负责对乙企业的自动生产线进行技术改造。合同签订后，乙企业为履行合同做了相关准备工作。5月，甲研究所通知乙企业，因负责该项目的技术人员辞职，不能履行合同。根据合同法律制度的规定，下列关于乙企业权利的表述中，正确的是（ ）。

- A. 乙企业有权解除合同，并要求甲研究所赔偿损失
- B. 乙企业有权主张合同无效，并要求甲研究所承担缔约过失责任
- C. 乙企业有权撤销合同，并要求甲研究所承担缔约过失责任
- D. 乙企业至7月1日方有权要求甲研究所承担违约责任

网校答案：A

网校解析：原定履行期为2014年7月1日至12月1日，而5月份（履行期限届满之前）甲研究所即明确表示不能履行合同，构成预期违约，乙企业可以主张解除合同。