

## 【考点7】其他典型合同★

### （一）承揽合同

承揽合同是承揽人按定作人的要求完成工作，交付工作成果，定作人支付报酬的合同。

承揽合同的当事人为定作人和承揽人。

#### 1. 承揽人的义务

承揽人应当亲自完成承揽的主要工作。

（1）**经定作人同意，承揽人将其承揽的“主要工作”交由第三人完成的**，应就第三人完成的工作向定作人负责（合同相对性）；

（2）未经同意，定作人可以解除合同；

（3）**如果承揽人将其承揽的“辅助工作”交由第三人完成的，无须经定作人同意**，但应就第三人完成的工作向定作人负责。

#### 2. 定作人的解除权

定作人的解除权包括**任意解除权、法定解除权**：

（1）定作人的任意解除权，在承揽工作完成之前，定作人可以随时解除承揽合同，但造成承揽人损失的，应当赔偿损失；

（2）定作人的法定解除权，如果未经定作人同意，承揽人将主要工作交由第三人完成，定作人可以解除合同。定作人无需赔偿承揽人损失。

**【例题·单选题】**根据合同法律制度的规定，下列关于承揽合同的表述中，正确的是（ ）

- A. 承揽人有权留存工作成果的复制品或者技术资料
- B. 定作人在承揽人完成工作前可以随时解除承揽合同
- C. 承揽人应当以自己的设备、技术和劳力，完成全部工作
- D. 承揽合同是双务、有偿、实践合同

**答案：B**

**解析：**①选项A错误，根据规定，承揽合同中的承揽人应当按照定作人的要求保守秘密，未经定作人许可，不得留存复制品或者技术资料。（只有取得报酬的权利）；②选项B正确，根据规定，承揽合同中的定作人在承揽人完成工作前可以随时解除承揽合同，但定作人因此造成承揽人损失的，应当赔偿损失。（可以任性反悔，但要替对方兜底）；③选项C错误，根据规定，承揽合同中承揽人应当以自己的设备、技术和劳力完成主要工作（非全部），但是当事人另有约定的除外（有例外）；④选项D错误，根据承揽合同的性质来看，承揽合同是双务、有偿、诺成合同（非实践）。即双方意思表示一致即可成立，并非需要交付标的物或完成其他现实给付才能成立。

### （二）委托合同

委托合同是委托人和受托人约定，由受托人处理委托人事务的合同。

#### 1. 委托事务的处理

（1）受托人应当按照委托人的指示处理委托事务。

(2) 受托人应当**亲自处理**委托事务。

(3) **经委托人同意，受托人可以转委托。**

①转委托经同意或者追认的，委托人可以就委托事务直接指示转委托的第三人，**受托人仅就第三人的选任及其对第三人的指示承担责任。**

②转委托未经同意的，受托人应当对转委托的第三人的行为承担责任，但在紧急情况下受托人为维护委托人的利益需要转委托的除外。

## 2. 委托合同的费用与报酬

(1) 委托人应当预付处理委托事务的费用。受托人垫付必要费用的，委托人应当偿还该费用并支付利息。

(2) 当事人约定报酬的，受托人完成委托事务，委托人应当支付报酬；

因不可归责于受托人的事由，委托合同解除或者委托事务不能完成的，委托人应当向受托人支付相应的报酬。当事人另有约定的，按其约定。

## 3. 受托人的损害赔偿责任

(1) 有偿的委托合同，因受托人的过错给委托人造成损失的，委托人可以请求赔偿损失。

(2) 无偿的委托合同，因受托人的故意或重大过失给委托人造成损失的，委托人可以请求赔偿损失。

(3) **两个以上的受托人共同处理委托事务的，对委托人承担连带责任。**

## 4. 隐名代理（间接代理）

(1) 受托人以自己的名义，在委托人的授权范围内与第三人订立的合同，第三人在订立合同时知道受托人与委托人之间的代理关系的，该合同直接约束委托人和第三人，但有确切证据证明该合同只约束受托人和第三人的除外。

(2) 受托人以自己的名义与第三人订立合同时，第三人不知道受托人与委托人之间的代理关系的：

### ①委托人的介入权

受托人因第三人的原因对委托人不履行义务，受托人应当向委托人披露第三人，委托人因此可以行使受托人对第三人的权利，但第三人与受托人订立合同时如果知道该委托人就不会订立合同的除外。

### ②第三人的选择权

受托人因委托人的原因对第三人不履行义务，受托人应当向第三人披露委托人，第三人因此可以选择受托人或者委托人作为相对人主张其权利，但第三人不得变更选定的相对人。

**【例题·单选题】**根据合同法律制度的规定，下列关于委托合同的表述中，正确的是（ ）。

A. 无偿的委托合同，因受托人的一般过失给委托人造成损失的，委托人可以要求赔偿损失

B. 原则上受托人有权转委托，不必征得委托人的同意

C. 有偿的委托合同，因不可归责于受托人的事由，委托事务不能完成的，委托人有权拒绝支付报酬

D. 两个以上的受托人共同处理委托事务的，对委托人承担连带责任

**答案：D**

**解析：**本题考核委托合同。无偿的委托合同，因受托人的故意或重大过失给委托人造成损失的，委托人可以请求赔偿损失。选项 A 错误。经委托人同意，受托人可以转委托。选项 B 错误。因不可归责于受托人的事由，委托合同解除或者委托事务不能完成的，委托人应当向受托人支付相应的报酬。当事人另有约定的，按其约定。选项 C 错误。

### （三）行纪合同

行纪合同是行纪人以自己的名义为委托人从事贸易活动，委托人支付报酬的合同。

1. 行纪人与第三人订立合同的，行纪人对该合同直接享有权利、承担义务。

2. 行纪的费用和报酬

（1）行纪人处理委托事务产生的费用，由行纪人自己负担，另有约定除外；

（2）行纪是有偿的，行纪人完成或者部分完成委托事务的，委托人应当向其支付相应的报酬。

**【总结】行纪合同与委托合同的区别**

	行纪合同	委托合同
名义	<b>以行纪人的名义</b>	可以委托人的名义，也可以受托人的名义
范围	<b>仅限于贸易活动</b>	适用范围广
是否有偿	<b>有偿</b>	可以有偿，也可以无偿
费用承担	<b>行纪人承担，另有约定除外</b>	委托人承担

3. **自买和自卖**

行纪人卖出或者买入具有市场定价的商品，除委托人有相反意思表示的以外，行纪人自己可以作为买受人或出卖人。

4. **高买低卖与高卖低买**

（1）高买低卖

行纪人低于委托人指定的价格卖出或者高于委托人指定的价格买入的，应当经委托人同意。未经委托人同意，行纪人补偿其差额的，该买卖对委托人发生效力。

（2）高卖低买

行纪人高于委托人指定的价格卖出或者低于委托人指定的价格买入的，可以按照约定增加报酬。没有约定或者约定不明确，依照《民法典》有关规定仍不能确定的，该利益属于委托人。

（3）委托人对价格有特别指示的，行纪人不得违背该指示卖出或者买入。

（四）运输合同

运输合同分为**客运合同和货运合同**。

1. 客运合同

在运输过程中旅客自带物品毁损、灭失，承运人有过错的，应当承担损害赔偿责任。

2. 货运合同

（1）**托运人单方变更、解除权**

在承运人将货物交付收货人之前，托运人可以要求承运人中止运输、返还货物、变更到达地或者将货物交给其他收货人，但应当赔偿承运人因此受到的损失。

#### (2) 承运人对运输途中货物毁损灭失应当承担赔偿责任

但承运人证明货物的毁损、灭失是因不可抗力、货物本身的自然性质或者合理损耗以及托运人、收货人的过错造成的，不承担损害赔偿责任。

货物在运输过程中因不可抗力灭失，未收取运费的，承运人不得请求支付运费；已收取运费的，托运人可以要求返还。

### (五) 技术合同

#### 1. 概念

技术合同是当事人就技术开发、转让、许可、咨询或者服务订立的确立相互之间权利和义务的合同。

#### 2. 类别

技术合同包括**技术开发合同、技术转让合同、技术许可合同、技术咨询合同和技术服务合同**五种。

其中，技术转让合同和技术许可合同的规定不仅适用于专利权、技术秘密，还可以适用于计算机软件著作权、集成电路布图设计专有权、植物新品种权等其他知识产权。

#### 3. 职务技术成果

职务技术成果是执行法人或者非法人组织的工作任务，或者主要是利用法人或者非法人组织的物质技术条件所完成的技术成果。

法人或者非法人组织订立技术合同转让职务技术成果时，“完成人”享有以同等条件优先受让的权利。

### (六) 物业服务合同

1. **物业服务合同应当采用书面形式订立**。在订立物业服务合同过程中，物业服务人公开作出的有利于业主的服务承诺，为物业服务合同的组成部分，不论这些承诺是否包含在书面合同之中。

2. 物业服务人的**选聘、解聘**都应该由全体业主依照法定程序共同决定。该法定程序包括两方面要求：

①应当由**专有部分面积占比 2/3 以上的业主且人数占比 2/3 以上的业主参与表决**；

②应当经参与表决**专有部分面积过半数的业主且参与表决人数过半数的业主同意**。

**【提示】**业主依照法定程序共同决定解聘物业服务人的，不需要任何理由。决定解聘的，应当**提前 60 日书面通知**物业服务人，但是合同对通知期限另有约定的除外。