

## 《比较合同法》期末考试试卷（B卷）

### 参考答案

#### 一、概念题：（每题4分，共16分）

1. 简式合同是指双方当事人不须按一定形式订立的合同。除双方当事人意思表示一致外，一般都需要对价。（2分）包括口头合同、书面合同和以行为订立的合同。（2分）
2. 过去的对价是指一方在对方作出允诺之前全部履行完毕的对价，它不能作为对方后来作出的这项允诺的对价。（2分）“过去的对价不是对价”，这种允诺是缺乏对价的，属于无偿的允诺。（2分）
3. 口头证据规则，其内容是不允许口头证据改变书面合同，目的在于促进确定性，并在诉讼时节省时间。（1.5分）但就此原则存在大量例外，以下情形允许采纳外部证据：证明合同方知道的事实背景，包括交易目的；（0.5分）确定书面合同中含糊不清之处的真实含义；（0.5分）确立默示条款；（0.5分）证明合同各方并未意图该文件表明整个协议；（0.5分）证明合同效力存在瑕疵，如因欺诈、非法、不正确说明、错误或胁迫。（0.5分）
4. 预期违约是指一方在应当履行义务时间之前有毁弃合同的行为。（1分）另一方有权选择解除合同要求损害赔偿。（1分）另一方也有权坚持要求履行合同，拒绝接受拒绝。这样该方就丧失了基于预期违约提出主张的权利。（1分）这样，合同就继续存在，合同各方即享受合同利益也承担合同风险。（1分）

#### 二、判断题：（每题1分，共10分）

1. 对
2. 对
3. 对
4. 错
5. 错
6. 对
7. 错
8. 对
9. 错
10. 对

#### 三、选择题：（每题1分，共24分）

1. C
2. C
3. C
4. B
5. C
6. A
7. C
8. B
9. A
10. C
11. B
12. C
13. C
14. C
15. B
16. B
17. C
18. A
19. C
20. B
21. C
22. A
23. C
24. B

#### 四、简答题（共18分）

1. 答：指允诺禁止反悔原则，该原则是对价制度的例外。（1分）其内涵在于：一方作出明确的允诺，并应当预见到将导致对方的信赖，而事实上对方确实发生了合理的信赖，出于公平正义的需要，该允诺即使缺乏对价的支持仍具有约束力。（3分）适用条件主要是：1）作出允诺；2）允诺人可合理预见到诺言会导致信赖；3）事实上发生了信赖，该信赖是合理的；4）公正的考虑。（3分）适用该原则的限制在于：该原则只能作为抗辩理由不能作为独立的诉因；通常只能就已经履行的部分不得反悔，但未履行的部分仍可主张，即暂时停止清偿但不能消灭债务；需受诺人受有损害才发生相应赔偿信赖损害或者支持全部诺言利益的救济。（3分）
2. 答：关于违法合同的当事人能否获得法律上的救济，美国法将违反管理性法规的行为与避税的行为相区别。（2分）对于前一种行为，鉴于其社会危害性大，一般的原理是不允许当事人获得救济，（1.5分）而对于后一种行为，则允许当事人获得救济，比如恢复原状的救济。（1.5分）画家未经注册而为他人画像，属于一种避税的行为，通常可以得到救济；而律师的行为，违反了社会管理法规，不能得到救济。（3分）

## 五、案例分析题（共 32 分）

### 1、案例 1（18 分）

1)（6 分）答：原告可获得赔偿的是因被告违约导致原告遭受的损失，一般以合同履行后原告可以达到的经济地位为准，以被告订立合同时合理预见的损失为限（2 分）。包括：1、预期利益损失：继续营业可获得的收益等（1 分）；2、信赖利益损失：改造场所的费用等（1 分）；3、附带损失：高价租用其他场所而多支出的（2 分）。

2)（6 分）答：使用自己的车库节省了租金（3 分），应从预期收益的损害赔偿中扣除这部分节省的租金，因为是履约成本（3 分）。

3)（6 分）答：损害赔偿以有实际损失为限（3 分），没有利润损失的，没有损失则没有赔偿，仅有名义上的赔偿（3 分）。

### 2、案例 2（14 分）

1)（5 分）答：双方之间成立合同关系（1 分）。因为：对于文件 5 中的反要约，尽管实质性地改变了文件 4 中的价格，但被告没有进行异议（1 分），相反，被告通过文件 6 以及重复明确的表示交货的行为表示了被告对原告要约的接受（2 分），并且被告最初也接收了原告支付的预付款（1 分）。

2)（4 分）答：既然被告没有对原告提出的反要约提出异议，相反是表示了接受（2 分），合同应以原告提出的条件作为合同的内容，因此，交货条件以原告确认为准（1 分）。格式之争中胜出的是放最后一枪的人。（1 分）

3)（5 分）答：该案中，按照法官的判决，是卖方以语言明确地接受了买方的条件，双方文件互换成立合同，合同以买方的条件为准。（2 分）本案中，文件 1-5 互换尚不能使合同成立，但文件 6 以及卖方一再表示交货的行为可以视为对买方条件的接受。

（2 分）一致的是合同成立；不一致的是，本案是从行为和函件中推定和解释当事人的意图。（1 分）