

# 第三章 合同的效力

- 一、对价
- 二、当事人的缔约能力
- 三、合同的形式
- 四、违反公共政策
- 五、错误
- 六、不正确说明
- 七、胁迫
- 八、不正当影响
- 九、显失公平

# 第一节 对价

- 一、对价的定义
- 使诺言对诺言人产生约束力的与诺言互为交易对象的对应的诺言、行为或不行为。

# 第一节 对价

- 一、对价的定义
- （一）对价的作用
- 1、对价的作用在于使诺言对诺言人产生约束力，使诺言人不能收回已经作出的许诺。

# 第一节 对价

- （一）对价的作用
- 2、在已经存在对价的情况下，诺言人如果不履行其诺言，受诺人有权向法院起诉，并获得适当的救济。

# 第一节 对价

- (二) 对价的构成
- 1、待履行的对价与已履行的对价
- (1) 通常，一项诺言的对价由与该诺言相对应的由受诺人对诺言人作出的许诺构成。

# 第一节 对价

- (二) 对价的构成
  - 1、待履行的对价与已履行的对价
- (2) 待履行的对价：若一方的诺言构成另一方诺言的对价，另一方的诺言也反过来构成该方诺言的对价。
-

# 第一节 对价

- (二) 对价的构成
  - 1、待履行的对价与已履行的对价
- (3) 此种由对应的相互构成对价的诺言构成的合同称为双诺合同。

# 第一节 对价

- (二) 对价的构成
  - 2、积极的行为与消极的不行为、提供的利益与蒙受的损害
- (1) 对价既可以由受诺人的积极行为构成，也可以由受诺人的消极的不行为构成；



# 第一节 对价

- (二) 对价的构成
  - 2、积极的行为与消极的不行为、提供的利益与蒙受的损害
- (2) 对价既可以由受诺人向诺言人提供的利益构成，也可以由受诺人自己蒙受的损害构成。

# 第一节 对价

- (二) 对价的构成

- 3、提供者与接受者

- (1) 在通常情况下，对价的提供者是受诺人，接受者是诺言人。

- (2) 根据美国法的判例，对价可以由受诺人向诺言人提供，也可由第三人向诺言人提供。

- (3) 根据英国法，对价只能由受诺人提供。

# 第一节 对价

- （三）对价与诺言互为交易的对象
- 1、霍姆斯《普通法》：诺言与对价之间的关系是一种彼此构成诱因的关系。
- 2、《第一次合同法重述》第71条：对价是某种与诺言构成交易对象的东西。
- 3、《第二次合同法重述》第71-2条：对价是：诺言人为获得它而作出许诺，受诺人为获得该许诺而提供它。

## Comment:

- *a. Other meanings of "consideration."*
- *b. "Bargained for."*
- *c. Mixture of bargain and gift.*

## Illustrations:

- 1. A desires to make a binding promise to give \$1000 to his son B. Being advised that a gratuitous promise is not binding, A offers to buy from B for \$1000 a book worth less than \$1. B accepts the offer knowing that the purchase of the book is a mere pretense. There is no consideration for A's promise to pay \$1000.

## Illustrations:

- 2. A owns land worth \$10,000 which is subject to a mortgage to secure a debt of \$5,000. A promises to make a gift of the land to his son B and to pay off the mortgage, and later gives B a deed subject to the mortgage. B's acceptance of the deed is not consideration for A's promise to pay the mortgage debt.

# 第一节 对价

- 二、“充分的”或“完好的”的对价的构成条件
- “充分的”（sufficient）或“完好的”（good）  
对价是美国法院在判决中经常使用的措词，用以描述那些足以使诺言对诺言人产生约束力或强制力的对价。

# 第一节 对价

- 二、“充分的”或“完好的”的对价的构成条件
  - （一）对价必须发生在诺言作出的同时或之后
- 1、过去的对价
- 发生在诺言作出之前的对价称为“过去的对价”，又称为“道德上的对价”。



# 第一节 对价

- （一）对价必须发生在诺言作出的同时或之后
  - 1、过去的对价
- 《第二次合同法重述》第86条：
- （1）基于对诺言人过去从受诺人收到的利益的确认而作出的许诺，在为了防止不公正而必要的程度上是有约束力的。

# 第一节 对价

- (一) 对价必须发生在诺言作出的同时或之后
- 1、过去的对价
- 《第二次合同法重述》第86条：
- (2) 在以下情况下，上述诺言将失去约束力：
- (a) 诺言人作为赠与而提供了该利益，或者，由于其他原因，诺言人并不会不当得利。
- (b) 在该诺言的价值与该利益的价值不相称的程度上，该诺言没有约束力。

## Illustrations:

- 1. A gives emergency care to B's adult son while the son is sick and without funds far from home. B subsequently promises to reimburse A for his expenses. The promise is not binding under this Section.

## Illustrations:

- 2. A finds B's escaped bull and feeds and cares for it. B's subsequent promise to pay reasonable compensation to A is binding.

# 第一节 对价

- （二）诺言人为使受诺人履行特定的义务而作出许诺

# 第一节 对价

- （三）受诺人为了得到诺言人的许诺而履行特定的义务

# 第一节 对价

- （四）对价的价值不必与诺言的价值相称
- 1、名义上的对价
- 一粒胡椒子也可以作为对价。

## Illustrations:

- 3. A borrows \$300 from B to enable A to begin litigation to recover a gold mine through litigation, and promises to repay \$10,000 when he recovers the mine. The loan is consideration for the promise.



# 第一节 对价

- （四）对价的价值不必与诺言的价值相称
- 2、《第一次合同法重述》第84条，范例1：
- 这种名义上的对价可以使赠与人的诺言具有强制执行的效力，只要赠与人与受赠人之间存在着一种形式上的交易关系。

# 第一节 对价

- （四）对价的价值不必与诺言的价值相称
- 3、《第二次合同法重述》第71条，范例5：
- 名义上的对价不能使赠与人的诺言对赠与人产生约束力，要想使赠与性的诺言具有强制力，在赠与人与受赠人之间必须存在真实的而不是虚假的交易关系。

# 第一节 对价

- （五）空洞的诺言与对价的互惠
- 1. 概说
- 所谓“空洞的诺言”，是指只具有诺言的形式，而没有诺言的实际内容，因而完全不能使诺言人对受诺人承担义务的诺言。

# 第一节 对价

- (五) 空洞的诺言与对价的互惠
- 1. 概说
- 所谓“对价的互惠”，从字面上理解，指双方提供的对价互为交易的对象；如果一方依双方的约定拥有一种特权，另一方没有同等的与之相对应的权利，合同就会因缺乏对价的互惠而无效。

# 第一节 对价

- (五) 空洞的诺言与对价的互惠
- 1. 概说
- 美国法院在现代判决中对互惠原则采取了限制态度。：只有当这种互惠的缺乏将导致一方实际上没有对另一方承担任何义务的结果时，合同才会归于无效。

# 第一节 对价

- (五) 空洞的诺言与对价的互惠
- 1. 概说
- 限制：只有当这种互惠的缺乏将导致一方实际上没有对另一方承担任何义务的结果时，合同才会归于无效。

# 第一节 对价

- （五）空洞的诺言与对价的互惠
- 2. 合理努力义务
- 在现代的司法判决中，法院有时以受诺人对诺言人承担了默示的付诸“合理努力的义务”（duty of reasonable efforts）为理由，判决受诺人已经作出了默示的承担对应义务的许诺。

# 第一节 对价

- (五) 空洞的诺言与对价的互惠
- 3. 善意义务
- 在许多情况下，法院也以受诺人承担了善意义务(duty of good faith)为理由，宣布受诺人对诺言人承担了对应的义务。



# 第一节 对价

- (五) 空洞的诺言与对价的互惠
- 4. 终止合同条款
- 根据一项得到普遍确认的判例规则，当合同一方有权“任意地”或“专断地”终止或取消合同时，该方的诺言是一项空洞的诺言。

## Illustrations:

- 4. A promises B to act as B's agent for three years from a future date on certain terms; B agrees that A may so act, but reserves the power to terminate the agreement at any time. B's agreement is not consideration, since it involves no promise by him.

# 第一节 对价

(六) 法律规定的义务和已经存在的义务

1、《第二次合同法重述》第73条：依法承担的义务不能构成对价。

# 第一节 对价

(六) 法律规定的义务和已经存在的义务

2、作为一项一般原则，已经存在的义务由于缺乏对价也不能强制执行。

## Illustrations:

---

- 5. A offers a reward to whoever produces evidence leading to the arrest and conviction of the murderer of B. C produces such evidence in the performance of his duty as a police officer. C's performance is not consideration for A's promise.

# 第一节 对价

- 三、对价制度的改革及适用上的限制
- （一）对价制度的改革
- 1、对价制度的基本作用：使仅仅由合同一方对他方承担义务的恩惠性质的合同归于无效。

# 第一节 对价

- 三、对价制度的改革及适用上的限制
- （一）对价制度的改革
- 2、对价制度的消极影响：
- 对价制度的存在增加了当事人撤销已经订立的合同的机会；
- 这对社会经济的发展是不利的。

# 第一节 对价

- 三、对价制度的改革及适用上的限制
- （一）对价制度的改革
- 3、各州改革的情况：
- 宾西法尼亚州：任何诺言，包括纯粹恩惠性的诺言，如果采用了书面形式，其中用任何形式的语言明确表明了签订者旨在从法律上受其约束，都不会因为缺乏对价而没有强制执行的效力。



# 第一节 对价

- 三、对价制度的改革及适用上的限制
- （一）对价制度的改革
- 3、各州改革的情况：
  - 加利福尼亚州等12个州：
  - 合同的书面文件是证明对价存在的推定的证据。
  - 这种规定把证明缺乏对价的举证责任转移到了诺言人一方。

# 第一节 对价

- 三、对价制度的改革及适用上的限制
- （一）对价制度的改革
- 3、各州改革的情况：
- 纽约州：在法律限制的若干种情况下，书面形式可以成为对价的替代物。这些情况中包括了诺言是由过去的对价支持的情况。

# 第一节 对价

- 三、对价制度的改革及适用上的限制
- （一）对价制度的改革
- 4、《统一商法典》的大量规定改变了采用对价制度本来会导致的结果。
- 5、总的看来，迄今为止，无论是在英国还是在美国，改革对价制度的成效是有限的。

# 第一节 对价

- 三、对价制度的改革及适用上的限制
- （二）对价制度在适用上的限制
- 1. 蜡封文书
- 根据英美普通法的传统规则，如果一项诺言是写在一份蜡封文书之上的，即使该诺言是无报偿的，该诺言在法律上也是可强制执行的。

# 第一节 对价

## （二）对价制度在适用上的限制

- 2、对诺言发生依赖的后果
- （1）根据美国法院早期的判决，受诺人对诺言产生依赖，对于恩惠性的诺言的约束力并不产生影响。

# 第一节 对价

- (二) 对价制度在适用上的限制
- 2、对诺言发生依赖的后果
- (2) 《第一次合同法重述》第90条：如果诺言人有理由期望其诺言会诱使受诺的一方采取某种具有确定的和实质性的性质的行为或不行为，并且，其诺言诱使了此种行为或不行为，那么，当强制执行这一诺言才能避免不公正的时候，该诺言就是有约束力的。

# 第一节 对价

- (二) 对价制度在适用上的限制
- 2、对诺言发生依赖的后果
- (2) 《第二次合同法重述》第90条：(a) 如果诺言人有理由期望其诺言会诱使受诺的一方或某一第三方行为或不行为，并且，其诺言诱使了此种行为或不行为，那么，当强制执行这一诺言才能避免不公正的时候，该诺言就是有约束力的。因违反诺言而准许的救济可以限制在维护公正所需的范围内。

# 第一节 对价

- (二) 对价制度在适用上的限制
- 2、对诺言发生依赖的后果
- (2) 《第二次合同法重述》第90条：(b)对教会的捐赠或婚姻财产协议依第1款是有约束力的，受诺人无须证明该诺言诱使了行为或不行为。



## Illustrations:

- 1. A promises B not to foreclose, for a specified time, a mortgage which A holds on B's land. B thereafter makes improvements on the land. A's promise is binding and may be enforced by denial of foreclosure before the time has elapsed.

## Illustrations:

- 2. A holds a mortgage on B's land. To enable B to obtain a loan, A promises B in writing to release part of the land from the mortgage upon payment of a stated sum. As A contemplated, C lends money to B on a second mortgage, relying on A's promise. The promise is binding and may be enforced by C.

## 第二节 当事人的缔约能力

### 一、概说

- 在英美法上，自然人的缔约能力，主要是受两种因素的影响：当事人是否已经成年和当事人的智力是否健全。

## 第二节 当事人的缔约能力

### 二、与未成年人订立的合同

- （一）确定是否成年的标准
- （二）合同一方是未成年人的后果
- （三）合同撤销的后果

## 第二节 当事人的缔约能力

- 二、与未成年人订立的合同
- （一）确定是否成年的标准
- （1）根据普通法，自然人于年满21周岁时成年。
- （2）美国几乎所有的州都通过制定法，把这一年龄降低到18周岁。

## 第二节 当事人的缔约能力

### 二、与未成年人订立的合同

- （一）确定是否成年的标准
- （3）依法院的解释，18岁以下的人是未成年人，没有订立合同的能力；如果他们与其他人订立了合同，他们可以撤销合同，不管这样做是否公平。

# Restatement (Second) of Contracts

## § 14. Infants

- **Comment:**
- *a. Who are infants.* The common law fixed the age of twenty-one as the age at which both men and women achieve full capacity to contract, and the rule that the critical moment is the beginning of the preceding day was established on the ground that the law disregards fractions of a day. In almost every State these rules have been changed by statute. It appears that 49 States have lowered the age of majority, either generally or for contract capacity, to less than twenty-one; usually, the age is eighteen. See the table in the Reporter's Note to this Comment. The birthday rather than the preceding day is the date of majority in some States; in some both men and women have full capacity upon marriage.

## 第二节 当事人的缔约能力

### 二、与未成年人订立的合同

- （二）合同一方是未成年人的后果

- 1、根据普通法院早期的审判规则，当合同一方是未成年人时，该合同可以由未成年人撤销。



## 第二节 当事人的缔约能力

### 二、与未成年人订立的合同

- （二）合同一方是未成年人的后果

2、其结果是：当合同的履行对未成年方有利时，未成年方可以请求强制执行合同，反之，当合同的履行对其不利时，他可以主张撤销合同。

## 第二节 当事人的缔约能力

- 二、与未成年人订立的合同
- （二）合同一方是未成年人的后果
  - 3、未成年人撤销合同被视为对合同的否认。

## 第二节 当事人的缔约能力

### 二、与未成年人订立的合同

- （二）合同一方是未成年人的后果

4、未成年人对其撤销合同的权利的放弃被认为是对合同的确认。

## 第二节 当事人的缔约能力

- 二、与未成年人订立的合同
- （二）合同一方是未成年人的后果
  - 5、未成年人在其成年后对合同的确认，既可以是书面的，也可以是口头的，还可以是用行为表示的。

## 第二节 当事人的缔约能力

- 二、与未成年人订立的合同
- （三）合同撤销的后果
- 一般原则：令双方返回利益，即让他们在经济上恢复到合同订立之前的状态。

## 第二节 当事人的缔约能力

- 二、与未成年人订立的合同
- （三）合同撤销的后果
- 传统规则：
- 未成年人不应对此种损失或贬值负责；
- 对于他所享用的由另一方提供的服务，他不用承担任何责任；
- 对于他使用过的已经贬值的或损坏的产品，他只需将该物按现有的状态返还给对方；
- 对于其他的损失，他也不负赔偿责任。

## 第二节 当事人的缔约能力

- 二、与未成年人订立的合同
- （三）合同撤销的后果
- 例外规则一：
- 未成年人应就必需品的合理价值承担责任。
- 有些州已将其规定在制定法中。

## 第二节 当事人的缔约能力

- 二、与未成年人订立的合同
- （三）合同撤销的后果
- 例外规则二：
- 当未成年的一方作为原告要求撤销合同时，如果他已经就另一方提供的物品或服务支付了现金，另一方就有权要求完全地恢复原状；反之，如果未成年方只是依其信誉得到该物品或服务的，另一方就无权要求完全地恢复原状。



## 第二节 当事人的缔约能力

- 二、与未成年人订立的合同
- （三）合同撤销的后果
- 例外规则三：
- 如果未成年人谎报了自己的年龄，称自己是成年人，另一方就可以要求完全地恢复原状。

## 第二节 当事人的缔约能力

- 三、与有精神缺陷的人订立的合同
- （一）精神缺陷与缔约能力
- 认识标准：当事人是否有能力理解该争议的交易性质和后果。
- 《第二次合同法重述》第15条：他不能以合理的方式理解该交易的性质和后果。

## 第二节 当事人的缔约能力

- 三、与有精神缺陷的人订立的合同
- （一）精神缺陷与缔约能力
- 客观标准：即所从事的交易是不是一个有正常智识能力的人会从事的交易。

## 第二节 当事人的缔约能力

- 三、与有精神缺陷的人订立的合同
- （一）精神缺陷与缔约能力
- 现代司法判决的新规则（意志标准）：  
如果一个精神上存在缺陷的人能够理解其行为的性质和后果，但他不能有效地控制自己的行为，他也不具备缔约能力。

## 第二节 当事人的缔约能力

### 三、与有精神缺陷的人订立的合同

- （一）精神缺陷与缔约能力
- 《第二次合同法重述》第15条第1款：
- “如果由于精神病患或缺陷...他不能就该交易以合理的方式行事，而另一方当事人有理由知道这一情况”，则该当事人不具备缔约能力。

## 第二节 当事人的缔约能力

### 三、与有精神缺陷的人订立的合同

- （一）精神缺陷与缔约能力
- 《第二次合同法重述》第15条第1款，说明了：
- 认识标准是主要的和基本的标准，而意志标准是例外的和补充的标准。

## 第二节 当事人的缔约能力

### 三、与有精神缺陷的人订立的合同

- （二）因精神缺陷无缔约能力的后果
- 1、美国法院曾判决，一方为精神上无能力的合同是无效的，因为这种合同缺乏双方主观上的合意。

## 第二节 当事人的缔约能力

- 三、与有精神缺陷的人订立的合同
- （二）因精神缺陷无缔约能力的后果
- 2、《第二次合同法重述》第15条：这种合同不是无效的，而是可由精神上无能力的一方撤销的。



## Illustration:

- 1. A, a school teacher, is a member of a retirement plan and has elected a lower monthly benefit in order to provide a benefit to her husband if she dies first. At age 60 she suffers a "nervous breakdown," takes a leave of absence, and is treated for cerebral arteriosclerosis. When the leave expires she applies for retirement, revokes her previous election, and elects a larger annuity with no death benefit. In view of her reduced life expectancy, the change is foolhardy, and there are no other circumstances to explain the change. She fully understands the plan, but by reason of mental illness is unable to make a decision based on the prospect of her dying before her husband. The officers of the plan have reason to know of her condition. Two months after the changed election she dies. The change of election is voidable.

## 第二节 当事人的缔约能力

### 三、与有精神缺陷的人订立的合同

- （三）合同撤销的后果
- 在任何情况下，精神上无能力的一方要就他或他抚养的人从另一方得到的必需品承担利益返还的义务。

## Illustrations:

- 2. A, an incompetent not under guardianship, contracts to buy land for a fair price from B, who does not know of the incompetency. Shortly after transfer of title to A and part payment by A, A dies. A's personal representative may recover A's part payment on reconveying the land to B.

## 第三节 合同的形式

### 一、欺诈行为法的历史沿革

- （一）17世纪初，一般违约赔偿之诉在英国得到了发展。
- （二）其结果是，非要式的合同变得通常具有强制执行的效力。

## 第三节 合同的形式

### 一、欺诈行为法的历史沿革

- （三）英国议会于1677年通过了《防范欺诈和伪证法》，即《欺诈行为法》。
- （四）美国几乎所有的州都以制定法的形式采纳了《欺诈行为法》第4条的规定。
- （五）时至今日，《欺诈行为法》在英国已基本被废除。

## 第三节 合同的形式

- 二、欺诈行为法的适用范围
- （一）概说
- 美国绝大多数州都采纳了《欺诈行为法》第4条包括的五种合同条款。
- 《统一商法典》第2-201条规定，对价金超过500美元的货物买卖合同，必须采用书面形式。

## 第三节 合同的形式

- 二、欺诈行为法的适用范围
- （二）为他人承担义务的合同
- 1、 诺言人对债权人的义务是初始义务
- 2、 债权人不知道也没有理由知道诺言人是担保人
- 3、 担保人对债权人负有独立的偿债义务
- 4、 担保人与债务人对债权人负有连带义务
- 5、 担保人的许诺是对债务人作出的
- 6、 担保人的主要目的是为了使自己获得经济上的利益

## 第三节 合同的形式

### 二、欺诈行为法的适用范围

- （三）不在一年内履行的合同
- 根据《欺诈行为法》的“一年条款”，不在一年内履行的合同必须用书面形式订立。



## Illustrations:

- 1. A, an insurance company, orally promises to insure B's house against fire for five years, B promising to pay the premium therefor within the week. The contract is not within the Statute of Frauds, since if the house burns and the insurer pays within a year the contract will be fully performed.

## 第三节 合同的形式

### 二、欺诈行为法的适用范围

- （四）地产权益买卖合同
- 美国法院对于地产合同条款的适用范围倾向于作扩大的解释。

## Illustrations:

- 2. A leases land to B under a written lease terminable at the end of any year by written notice given by either party. During the third year of the lease, in consideration of a loan by B, A orally promises not to terminate the lease before the end of the fourth year. The oral agreement is not a lease or contract to lease but is a contract not to be performed within a year, and is within the one-year provision of a Statute of Frauds enacted in the original English form.

## 第三节 合同的形式

### 二、欺诈行为法的适用范围

- （五）货物买卖合同
- 在美国，货物买卖合同的形式要件决定于《统一商法典》第2-201条的规定。

## 第三节 合同的形式

- 三、欺诈行为法对合同形式的要求
- （一）对书面形式的要求
- 1、可代替正规合同文本的备忘录
- 2、备忘录的制作时间
- 3、当事人的自认的效力
- 4、备忘录丢失或毁损的后果
- 5、备忘录的内容

## 第三节 合同的形式

- 三、欺诈行为法对合同形式的要求
- （二）对签字的要求
  - 1、签字的位置
  - 2、签字的方式
  - 3、签字的手段
  - 4、签字人

## 第三节 合同的形式

- 三、欺诈行为法对合同形式的要求
- （三）由数份书面材料组成的备忘录
- 当合同备忘录由数份书面材料组成而不是由一份书面材料构成时，如果这些材料已经由当事人分别签字，同时，这些材料的内容都涉及到同一交易，欺诈行为法关于书面形式的要求就可以得到满足。

## 第三节 合同的形式

- 三、欺诈行为法对合同形式的要求
- （四）部分履行的后果
- 1、对货物买卖合同的影响

依《统一商法典》第2-201（3）（c）条，部分履行对于不具备法典规定的形式要件的货物买卖合同的作用仅仅在于：在“货款已经支付且已被接受，或货物已收到且已被接受”的范围内，合同可以被强制执行。



## 第三节 合同的形式

- 三、欺诈行为法对合同形式的要求
- （四）部分履行的后果
- 2、对地产权益买卖合同的影响
- 其影响，具有以下特点：
- （1）只有买方的部分履行，即对部分约定款项的支付可以使口头协议得到强制执行。

## 第三节 合同的形式

### （四）部分履行的后果

- 2、对地产权益买卖合同的影响
- 其影响，具有以下特点：
- （2）已经部分地履行了口头协议的买方可以要求法院令卖方实际履行口头协议，即按双方的约定转让土地权益。

## 第三节 合同的形式

### （四）部分履行的后果

- 2、对地产权益买卖合同的影响
- 其影响，具有以下特点：
- （3）买方已经对卖方的诺言产生了依赖，并因这种依赖而改变了自己的地位，是卖方实际履行口头协议的前提。

## 第三节 合同的形式

- 三、欺诈行为法对合同形式的要求
- （四）部分履行的后果
- 3、对不在一年之内履行的合同的影响
- 大多数法院判决，在一年之内完全履行了自己一方的合同义务的当事人有权要求不在一年之内履行的口头协议得到强制执行。

## 第三节 合同的形式

- 四、违反欺诈行为法的后果
- （一）合同未履行时的后果
- 1、 概说
- 英国《1677年欺诈行为法》以及美国许多州都规定，如果某人没有使欺诈行为法的要求得到满足，就不能对他提起诉讼。
- 美国绝大多数司法管辖区一致认为，一个不符合欺诈行为法要求的合同不是无效的合同，而仅仅是可撤销的合同。

## 第三节 合同的形式

- 四、违反欺诈行为法的后果
- （一）合同未履行时的后果
- 2、违反欺诈行为法的举证
- 在大多数司法管辖区，法院对于合同是否符合欺诈行为法并不主动进行审查。

## 第三节 合同的形式

- 四、违反欺诈行为法的后果
- （一）合同未履行时的后果
- 3、当事人自认债务的后果
- （1）根据传统的判例规则，当事人一方在诉讼过程中可以一方面承认他已经与另一方达成了协议，另一方面以该协议在形式上不符合欺诈行为法的规定为理由拒绝执行该协议。

## 第三节 合同的形式

- 四、违反欺诈行为法的后果
- （一）合同未履行时的后果
- 3、当事人自认债务的后果
- （2）《统一商法典》第2-201条，如果当事人一方在法庭上以答辩、作证或以其他方式承认已订立买卖合同，该合同对该方便具有强制执行的效力。



## 第三节 合同的形式

- 四、违反欺诈行为法的后果
- （一）合同未履行时的后果
- 4、无强制执行力的合同的其他效力
- （1）合同对于使欺诈行为法的要求得到满足的一方是有强制执行的效力的。
- （2）此种无强制执行力的合同可以成为任何一方对另一方提出侵权行为法上的权利主张的依据。

## 第三节 合同的形式

- 四、违反欺诈行为法的后果
- （一）合同未履行时的后果
- 4、无强制执行力的合同的其他效力
- （3）此种无强制执行力的合同可在对第三方当事人的诉讼中成为提出权利主张的依据，只要该第三方当事人是合同权利的受让人或合同当事人一方的继承人。

## 第三节 合同的形式

### 四、违反欺诈行为法的后果

- (二) 合同已得到部分履行时的后果
- 1、恢复原状——基本的救济手段
- (1) 概说
- (2) 恢复原状的方法
- (3) 返还金额的计算
- (4) 已经履行的一方要求另一方签署备忘录的权利
- (5) 对恢复原状的限制

## 第三节 合同的形式

### 四、违反欺诈行为法的后果

- （二）合同已得到部分履行时的后果
- 2、受损害方对另一方发生依赖的后果
- 美国法院的传统做法：只有当一方的许诺构成了欺诈性的不正确说明时，另一方才能依据不得自食其言的理论阻止前者援用欺诈行为法。

## 第三节 合同的形式

### 四、违反欺诈行为法的后果

- (二) 合同已得到部分履行时的后果
- 2、受损害方对另一方发生依赖的后果
- 例外规则：
  - (1) 《统一商法典》第2-201 (3) (A) 条的规定：如果货物是卖方为买方特别加工的，并且，该货物不适于在卖方的正常业务活动中向他人出售，卖方在买方以欺诈行为法的规定为由拒绝履行合同之前已经实质性地开始了其制造活动或已为履行此合同而另外承担了义务，且情况合理地表明货物确系为买方准备的，那么，这个合同即使没有依第2-201 (1) 款的规定采用书面方式订立并由当事人签字也可以得到强制执行。

## 第三节 合同的形式

### 四、违反欺诈行为法的后果

- (二) 合同已得到部分履行时的后果
- 2、受损害方对另一方发生依赖的后果
- 例外规则：
- (2) 《第二次合同法重述》第139条第1款：当诺言人有理由预见到其诺言将导致受诺人一方或某一第三人的行为或不行为，同时，该诺言在事实上导致了此种行为或不行为时，如果只有执行该诺言，才能避免不公正的结果，该诺言就是有强制执行效力的，不论欺诈行为法是如何规定的。此种因违约而给予的救济仅限于公正所要求的程度。

## 第三节 合同的形式

- 四、违反欺诈行为法的后果
- （二）合同已得到部分履行时的后果
- 2、受损害方对另一方发生依赖的后果
- 例外规则：
- （2）《第二次合同法重述》第139条第2款列举了在决定是否只有通过执行诺言才能避免不公正时应当考虑若干重要因素。

## Illustrations:

- 1. A is lessee of a building for five years at \$75 per month and has sublet it for three years at \$100 per month. A seeks to induce B to purchase the building, and to that end orally promises to assign to B the lease and sublease and to execute a written assignment as soon as B obtains a deed. B purchases the building in reliance on the promise. B is entitled to the rentals from the sublease.



## Illustration:

- 2. A renders services to B under an oral contract within the Statute by which B promises to pay for the services. On discharge without cause in breach of the contract, A is entitled to the reasonable value of the services, but in the absence of additional circumstances is not entitled to damages for wrongful discharge.

## 第四节 违反公共政策

### 一、概说

- 在美国，作为一项一般原则，违反公共政策的合同是无效的，因而是不能得到强制执行的。

## 第四节 违反公共政策

- 二、在司法判决中得到发展的公共政策
- （一）反对限制贸易的政策
- （二）反对从事侵权行为或其他不法行为的政策

## 第四节 违反公共政策

### 三、法院对制定法中的公共政策的贯彻

## 第四节 违反公共政策

- 四、反对“没收”的原则与合同的强制执行
- 英美合同法中，反对没收始终是一项重要的原则。
- 如果拒绝强制执行合同有利于贯彻法律中的公共政策，即使会出现没收的后果，这种政策也必须得到贯彻。

## 第四节 违反公共政策

- 四、反对“没收”的原则与合同的强制执行
- 以下三种案例是典型由法院对上述因素加以权衡的案例：
  - （一）通过商业行贿而订立合同
  - （二）未经登记注册而从事商业活动
  - （三）一方的履行被另一方不正当地利用

## 第四节 违反公共政策

- 五、缓和严厉惩治后果的方法
- （一）依过错的程度决定是否提供救济
- （二）分解合同
- （三）允许恢复原状

## 第五节 错误

### 一、错误的定义

- 《第二次合同法重述》第152条：错误是“与事实不符的信念”，是就“合同赖以订立的基本假定”而发生的。



# Illustrations:

- 1. A contracts to sell and B to buy stock amounting to a controlling interest in C Corporation. At the time of making the contract, both A and B believe that C Corporation will have earnings of \$1,000,000 during the following fiscal year. Because of a subsequent economic recession, C Corporation earns less than \$500,000 during that year. Although B may have shown poor judgment in making the contract, there was no mistake of either A or B, and the rules stated in this Chapter do not apply.

## 第五节 错误

- 二、共同错误
- 定义：共同错误是指当事人双方对于构成他们之间交易的基础的事实在认识上发生了共同的错误。

## 第五节 错误

- 二、共同错误
- 根据《第二次合同法重述》第152条，受到不利影响的一方要想以共同错误为由否认合同的有效性，必须证明以下几点：
  - （一）错误涉及到合同赖以订立的基本假定
  - （二）错误对双方同意的履行的互换有重大影响
  - （三）主张错误一方没有承担发生这种错误的风险

## Illustrations:

- 1. A contracts to assign to B for \$100 a \$10,000 debt owed to A by C, who is insolvent. Both A and B believe that the debt is unsecured and is therefore, virtually worthless, but in fact it is secured by stock worth approximately \$5,000. The contract is voidable by A.

## 第五节 错误

- 三、单方错误
- 定义：单方错误是合同当事人一方对构成合同双方交易的基础的事实在认识上发生的错误。
- 通常，法院对于允许合同一方以单方错误为由主张合同无效抱着勉强的态度。

## 第五节 错误

- 三、单方错误
- （一）一般原则：合同不因单方错误而无效

## 第五节 错误

- 三、单方错误
- （二）合同不因单方错误而无效的例外
- 1、如果一方的错误是由他方造成的，合同可以因一方的错误而无效。
- 2、另一方在订立合同时意识到了错误方的错误，合同也无效。

## Illustrations:

- 1. In response to B's invitation for bids on the construction of a building according to stated specifications, A submits an offer to do the work for \$150,000. A believes that this is the total of a column of figures, but he has made an error by inadvertently omitting a \$50,000 item, and in fact the total is \$200,000. B, having no reason to know of A's mistake, accepts A's bid. If A performs for \$150,000, he will sustain a loss of \$20,000 instead of making an expected profit of \$30,000. If the court determines that enforcement of the contract would be unconscionable, it is voidable by A.



## 第五节 错误

- 四、合同因错误而无效的后果
- 当共同的或单方的错误发生时，双方没有真正的合意存在。因此，合同自始就是无效的。
- 此时，受到不利影响的一方有权要求另一方返还利益；该方也要把从另一方获得的利益返还给对方。
- 根据《第二次合同法重述》第158（2）条，如果恢复原状并不能使不公正的结果得到避免，法院可以依案件的情况在合同中加入一个条款，用来代替原来的基于错误的认识而加入的条款。

## 第六节 不正确说明

- 一、概说
- 定义：不正确说明，是指当事人一方在订立合同的过程中对另一方所作的与事实不符的陈述。

## Illustrations:

- 1. A, seeking to induce B to make a contract to buy a used car, turns the odometer back from 60,000 to 18,000 miles. B makes the contract. A's conduct in setting the odometer is a misrepresentation. Whether the contract is voidable by B is determined by the rule stated in § 164.

## 第六节 不正确说明

- 二、撤销合同的条件
- 只有在以下四个条件都具备的情况下，被说明方才能撤销合同：
  - （一）陈述与事实不符
  - （二）陈述是欺诈性的或者是“重大的”
  - （三）被说明人对陈述产生了依赖
  - （四）被说明人的依赖是有正当理由的

## Illustrations:

- 1. A, while negotiating with B for the sale of A's race horse, tells him that the horse was bred in a specified stable. A is honestly mistaken, and, unknown to him, it was bred in another stable of better reputation. The specified stable was, unknown to A, founded by B's grandfather, and B is therefore induced by A's assertion to make a contract to buy the horse. A's misrepresentation is neither fraudulent nor material, and the contract is not voidable by B.

## 第六节 不正确说明

- 三、撤销合同权利的行使及其后果
- （一）当不正确说明因引诱而发生，被说明方有权撤销合同。
- 即使合同已经得到了充分的履行，他仍有权行使撤销权。

## 第六节 不正确说明

- 三、撤销合同权利的行使及其后果
- （二）如果被说明方已经确认了合同，他就无权再撤销合同。
- 这种确认既可以是明示的，也可以是用行为表示的。

## 第六节 不正确说明

- 三、撤销合同权利的行使及其后果
- （三）如果被说明方在发现说明方作出了不正确说明之后没有在合理的时间内撤销合同，他就丧失了撤销的权利。



## 第六节 不正确说明

- 三、撤销合同权利的行使及其后果
- （四）被说明方在获得撤销合同的权利之后，有权要求恢复原状。

## 第六节 不正确说明

- 三、撤销合同权利的行使及其后果
- （五）在判决恢复原状时，法院允许被说明方就不正确说明所导致的附带或间接的损害得到赔偿。

## 第六节 不正确说明

- 三、撤销合同权利的行使及其后果
- （六）在恢复原状时，被说明方如果已经使用了他有义务返还给说明方的财产，他也要为此对说明方进行补偿。

## 第七节 胁迫

- 一、概说
- 二、胁迫的构成条件
- 三、胁迫的后果

## 第七节 胁迫

- 一、概说
- （一）胁迫的定义
- （二）胁迫与不正确说明
- （三）从人身强制和暴力威胁到经济胁迫

# 一、概说

- （一）胁迫的定义
- 胁迫是一方把某种合同条件强加给另一方并对另一方实施的人身强制或者不适当威胁，这种强制或者威胁使合同成为无效或可撤销的合同。

## Illustration:

- 1. A presents to B, who is physically weaker than A, a written contract prepared for B's signature and demands that B sign it. B refuses. A grasps B's hand and compels B by physical force to write his name. B's signature is not effective as a manifestation of his assent, and there is no contract.

# 一、概说

## （二）胁迫与不正确说明

- 胁迫理论由普通法法院发展起来；不正确说明渊源于侵权法上的欺诈之诉和衡平法的救济原则。
- 胁迫是对他人实施强制的行为；不正确说明不包括强制的成分，而是错误地表述事实真相的行为。



# 一、概说

## （三）从人身强制和暴力威胁到经济胁迫

如果一方利用另一方的某种经济上的急迫需要，迫使另一方接受显失公平的合同条件，而另一方除了接受之外别无选择，前者的行为就构成了经济胁迫。

## 第七节 胁迫

### 二、胁迫的构成条件

胁迫分为两种基本类型：人身强制和威胁。

通过威胁而实施胁迫必须满足以下四项条件才能构成：

- （一）必须有威胁的事实
- （二）威胁必须是不适当的
- （三）被威胁者必须因受到威胁而订立合同
- （四）威胁必须是严重的

## Illustrations:

- 2. A is a good faith purchaser for value of a valuable painting stolen from B. When B demands the return of the painting, A threatens to poison B unless he releases all rights to the painting for \$1,000. B, having no reasonable alternative, is induced by A's threat to sign the release, and A pays him \$1,000. The threatened act is both a crime and a tort, and the release is voidable by B.

## Illustrations:

- 3. A is the payee of a valid \$5,000 promissory note executed by B for the repayment of money embezzled by B. A makes a threat to C, a friend of B, that a criminal complaint will be filed and B will be prosecuted immediately unless C becomes a surety on the note in consideration of an extension of time for its payment. C is induced by A's threat to become a surety. The suretyship contract is voidable by C.

# Illustrations:

- 4. A threatens to commence a civil action and file a lis pendens against a tract of land owned by B, unless B makes a contract to discharge a disputed claim that B has against A. A knows that the threatened action is without foundation. B, having no reasonable alternative, is induced by A's threat to make the contract. Since A does not believe that there is a reasonable basis for the threatened process, his threat is made in bad faith. A's threat is improper, and the contract is voidable by B. If, however, A believes that there is a reasonable basis for the threatened process and if the proposed contract is not exorbitant, the threat is not improper, and the contract is not voidable by B.

## Illustrations:

- 5. A contracts to sell part of a tract of land to B. B, solely to induce A to discharge him from his contract duty on favorable terms, threatens to resell the land to a purchaser whose industrial use will have an undesirable effect on A's remaining land, unless A releases B in return for a stated sum. A, having no reasonable alternative, signs the release. B's threat is a breach of his duty of good faith and fair dealing, and the modification is voidable by A.

## Illustrations:

- 6. A makes a threat to B, his former employee, that he will try to prevent B's employment elsewhere unless B agrees to release a claim that he has against A. B, having no reasonable alternative, is thereby induced to make the contract. If the court concludes that the attempt to prevent B's employment elsewhere would harm B and would not significantly benefit A, A's threat is improper and the contract is voidable by B.

## 第七节 胁迫

- 三、胁迫的后果



## 三、胁迫的后果

- 当胁迫表现为人身强制时，因胁迫而订立的合同无效。
- 当胁迫表现为威胁时，所订立的合同成为可由受威胁方撤销的合同。

### 三、胁迫的后果

*"Void" rather than voidable.*

- The distinction between "void contract" and a voidable contract has important consequences. For example, a victim of duress may be held to have ratified the contract if it is voidable, but not if it is "void." Furthermore, a good faith purchaser may acquire good title to property if he takes it from one who obtained voidable title by duress but not if he takes it from one who obtained "void title" by duress. It is immaterial under the rule stated in this Section whether the duress is exercised by a party to the transaction or by a third person.

## 第八节 不正当影响

- 一、概说
- 二、不正当影响的构成条件
- 三、不正当影响的后果

## 第八节 不正当影响

- 一、概说
- （一）不正当影响的定义
- （二）Comment

# 一、概说

- (一) 不正当影响的定义
- 英美法上的不正当影响指当事人一方利用自己与另一方之间的特殊关系通过不适当地说服另一方使另一方接受不公平的交易条件。

# 一、概说

## (二) Comment

- *a. Required domination or relation.*
- *b. Unfair persuasion.*
- *c. Undue influence by a third person.*

## (二) Comment

- *a. Required domination or relation.* The rule stated in this Section protects a person only if he is under the domination of another or is justified, by virtue of his relation with another in assuming that the other will not act inconsistently with his welfare. Relations that often fall within the rule include those of parent and child, husband and wife, clergyman and parishioner, and physician and patient. In each case it is a question of fact whether the relation is such as to give undue weight to the other's attempts at persuasion. The required relation may be found in situations other than those enumerated. However, the mere fact that a party is weak, infirm or aged does not of itself suffice, although it may be a factor in determining whether the required relation existed.

## (二) Comment

*b. Unfair persuasion.* Where the required domination or relation is present, the contract is voidable if it was induced by any unfair persuasion on the part of the stronger party. The law of undue influence therefore affords protection in situations where the rules on duress and misrepresentation give no relief. The degree of persuasion that is unfair depends on a variety of circumstances. The ultimate question is whether the result was produced by means that seriously impaired the free and competent exercise of judgment. Such factors as the unfairness of the resulting bargain, the unavailability of independent advice, and the susceptibility of the person persuaded are circumstances to be taken into account in determining whether there was unfair persuasion, but they are not in themselves controlling.



## Illustrations:

- 1. A, who is not experienced in business, has for years been accustomed to rely in business matters on the advice of his friend, B, who is experienced in business. B constantly urges A to make a contract to sell to C, B's confederate, a tract of land at a price that is well below its fair value. A is thereby induced to make the contract. Even though B's conduct does not amount to misrepresentation, it amounts to undue influence because A is justified in assuming that B will not act in a manner inconsistent with his welfare, and the contract is voidable.

## Illustrations:

- 2. A, an elderly and illiterate man, lives with and depends for his support on B, his nephew. B tells A that he will no longer support him unless A makes a contract to sell B a tract of land. A is thereby induced to make the proposed contract. Even though B's conduct does not amount to duress, it amounts to undue influence because A is under the domination of B, and the contract is voidable by A.

## (二) Comment

*c. Undue influence by a third person.* If a party's assent has been induced by the undue influence of a third person rather than that of the other party to the contract, the contract is nevertheless voidable by the victim, unless the other party has in good faith either given value or changed his position materially in reliance on the transaction.

## 第八节 不正当影响

- 二、不正当影响的构成条件
- （一）影响方与被影响方之间存在着特殊关系
- （二）影响方对被影响方的说服是不公平的

## 第八节 不正当影响

- 三、不正当影响的后果

### 三、不正当影响的后果

- 不正当影响可以使合同成为可撤销合同。
- 受影响方既可以以不正当影响为理由对影响方提起要求强制执行合同的请求进行抗辩，也可以此为理由提起恢复原状之诉。

## 第九节 显失公平

- 一、显失公平制度的演变
- 二、显失公平的构成
- 三、显失公平的后果

## 第九节 显失公平

- 一、显失公平制度的演变
- （一）传统英美法中的显失公平制度
- （二）新的显失公平制度的诞生



# 一、显失公平制度的演变

## （二）新的显失公平制度的诞生

- 《统一商法典》第2-302条：“如果法院发现，作为一个法律问题，合同或合同的某一条款在订立时是显失公平的，法院可以拒绝强制执行该合同，或者，法院可以只强制执行合同中显失公平的条款之外的其他条款，或者，法院可以对显失公平的条款的适用加以限制从而避免显失公平的后果。”

# 一、显失公平制度的演变

- UCC § 2-302. Unconscionable Contract Or Term
- (1) If the court as a matter of law finds the contract or any term of the contract to have been unconscionable at the time it was made, the court may refuse to enforce the contract, or it may enforce the remainder of the contract without the unconscionable term, or it may so limit the application of any unconscionable term as to avoid any unconscionable result.
- (2) If it is claimed or appears to the court that the contract or any term thereof may be unconscionable, the parties shall be afforded a reasonable opportunity to present evidence as to its commercial setting, purpose, and effect to aid the court in making the determination.

# Official Comment

- 1. This section makes it possible for a court to police explicitly against the contracts or terms which the court finds to be unconscionable instead of attempting to achieve the result by an adverse construction of language, by manipulation of the rules of offer and acceptance, or by a determination that the term is contrary to public policy or to the dominant purpose of the contract. The section allows a court to pass directly on the unconscionability of the contract or a particular term of the contract and to make a conclusion of law as to its unconscionability. Courts have been particularly vigilant when the contract at issue is set forth in a standard form. The principle is one of prevention of oppression and unfair surprise and not of disturbance of allocation of risks because of superior bargaining power. The basic test is whether, in the light of the general commercial background and the commercial needs of the particular trade or case, the term or contract involved is so one-sided as to be unconscionable under the circumstances existing at the time of the making of the contract.

# Official Comment

- 2. Under this section, the court, in its discretion, may refuse to enforce the contract as a whole if the whole contract is determined to be unconscionable, or the court may strike any single term or group of terms which are unconscionable or which are contrary to the essential purpose of the agreement or to material terms to which the parties have expressly agreed, or the court may simply limits the unconscionable results.

# Official Comment

- 3. This section is addressed to the court, and the decision is to be made by the court. The evidence referred to in subsection (2) is for the court's consideration, not the trier of fact. Only the agreement which results from the court's action on these matters is to be submitted to the general trier of the facts.

## 第八节 显失公平

- 二、显失公平的构成

从总体上来看，现代意义上的显失公平由两种基本因素构成，即一方面，合同的条件不合理地有利于一方而不利于一方；另一方面，另一方在合同订立时没有作出有意义的选择。前者被称为“实质性显失公平”，后者被称为“程序性显失公平”。

## 二、显失公平的构成

- （一）实质性显失公平
- （二）程序性显失公平
- 1、一方由于不能归咎于他自己的原因未能理解合同的内容
- 2、一方由于其所处的地位完全没有同对方讨价还价的余地

## 二、显失公平的构成

- （三）实质性显失公平与程序性显失公平的关系
- 实质性显失公平的存在是判定一个合同或其条款显失公平的必备条件。
- 如果只有实质性显失公平存在，没有程序性显失公平，法院能否认定合同或其条款显失公平？



## 第八节 显失公平

- 三、显失公平的后果

## 三、显失公平的后果

- 从原则上说，显失公平的合同是可撤销的合同。当合同的某一条款会导致显失公平的后果时，受到不利影响的一方通常有权否认该条款的效力，同时认可合同其他条款的效力。