

第五章 违约及其救济措施

(一) 讨论题

1、沙利文案（《选评》P.203——207）

- (1) 如果原告就“被告许诺的鼻子”与“现有的鼻子”要求得到赔偿，这一请求中包含了什么利益？依赖利益与期待利益可否同时主张？其依据是什么？
- (2) 如果医生对病人说：“让我为你整容，在两次手术之后，你将有一个漂亮的鼻子”，这是否一个有约束力的许诺？其中包含的法律问题是什么？决定这类问题的背后的政策是什么？
- (3) 如果医生在“许诺”时并没有认为这是“认真的”，病人却信以为真，问题应如何解决？
- (4) 病人要求赔偿许诺的鼻子与现有的鼻子之间的差价，为什么“如果原告还没有向该医生付费，就要从赔偿金中扣除这笔费用”？
- (5) 一个中国的卖方把货物运到装运港的码头后被外国的买方拒收，中方把货物在国内分 50 多批转售。问：中方如果主张合同价与转售价之间的差价损失，能否同时主张工厂到码头的运费？
- (6) 病人在主张差价损失时能否同时主张三次手术给他造成的疼痛和精神痛苦的损害赔偿？
- (7) 病人向医生支付的费用，往往与惩罚性的赔偿完全不相称，这一事实有什么意义？

2、哈德利案（《选评》P.207——210）

- (1) 导致工厂停工的损失不能得到支持的关键事实是什么？由本案创制的法律规则是什么？创制该法律规则的目的是什么？这一规则与恢复受损害方在合同得到履行本应处的地位的原则的关系是什么？
- (2) 违约损害赔偿的范围应限于对自然发生的损害的赔偿——“自然损失规则”与“可预见损失规则”的关系是什么？
- (3) 在一个国际公物买卖案中，外方没有交货构成违约。如果合同价与市场价之差为 1 万美元，合同价与中方同下手买方的合同价之差为 1.5 万美元，中方可就哪一差价索赔？

3、克鲁伯案（《选评》P.210——214）

- (1) 本案原告的期待利益是什么？原告不能主张其期待利益的原因是什么？
- (2) 法院让原告就其已支付的开支得到赔偿的依据是什么？被告的反对理由及其合理性是什么？让被告就损失的不可避免负举证责任的理由是什么？

4、北京三鸣博雅装饰有限责任公司案（《案例精选》P.16）

- (1) 什么是定金？定金与赔偿金的区别是什么？
- (2) 《合同法》第 115 条规定的“双倍定金返还”的制度，给合同当事人带来的利益是什么？
- (3) 《合同法》第 116 条不允许违约的受损方同时获得违约金和定金，其原理是什么？
- (4) 本案判决说，定金是一种“罚则”，你同意这种观点吗？

5、北京靖达新文化发展有限公司案（《案例精选》P.17—18）

- (1) 被告为何无权行使留置权？
- (2) 被告为何无权行使抵销权？试举出依《合同法》第 99 条可行使抵销权的例子。

(二) 练习题

1、沙利文案(《选评》P.203——207)

- (1) “被告许诺的鼻子”与手术之后“现有的鼻子”之间的差价包括了
 - A、期待利益；
 - B、依赖利益；
 - C、A 和 B 都包括。
- (2) 货物买卖合同的合同价与市场价之间的差价属于
 - A、期待利益。
 - B、依赖利益。
 - C、A 和 B 都包括。
- (3) 手术前原有的鼻子和现有的鼻子之间的差价属于
 - A、期待利益。
 - B、依赖利益。
 - C、A 和 B 都包括。
- (4) 从本案的情况看，违约的受损害方可以同时主张依赖利益和期待利益。这一表述
 - A、正确。
 - B、错误。
 - C、很难说。
- (5) 从本案看，医生的许诺是有约束力的许诺。这一表述是
 - A、正确的。
 - B、错误的。
 - C、很难说。

(6) 将医生的许诺与买卖合同的卖方的许诺相比，前者更容易被法院视为一种担保。这是 _____ 的表述。

- A、正确的
- B、错误的
- C、不太可能成立

(7) 如果原告要求被告赔偿许诺的鼻子与现有的鼻子之间的差价，而手术费尚未支付，就要从该差价中扣除这笔费用。这是因为

- A、对医生的利益也应适当兼顾。
- B、在支持期待利益时，必须扣除成本。
- C、对期待利益和依赖利益不能同时支持。

(8) 当买方拒收货物时，卖方转售货物的运费属于

- A、期待利益。
- B、附带损失。
- C、A 和 B 都不正确。

(9) 在本案中，第三次手术的手术费

- A、属于附带损失；
- B、属于成本；
- C、A 和 B 都不属于。

(10) 医生收取的手术费与病人对“差价损失”的主张相比很悬殊。这一事实

- A、无任何意义。
- B、是法院决定赔偿金时考虑的因素之一。
- C、A 和 B 都不正确。

2、哈德利案（《选评》 P.207——210）

(1) 导致工厂停工的损失不能得到支持的关键事实是：

- A、原告没有告诉被告，该曲轴是工厂唯一的部件，如果不能按时运回，会导致工厂停工。
- B、工厂停工的损失与被告收取的运费相比，相差过于悬殊。
- C、工厂停工的损失具有主观臆测的性质。

(2) 本案规则与“恢复受损害方原有地位”的规则的关系是：

- A、前一规则是后一规则的例外。
- B、后一规则是前一规则的例外。
- C、A 和 B 都不正确。

3、克鲁伯案（《选评》 P.210——214）

(1) 本案原告的期待利益是，这些卡片的市场价减去生产它们的成本。这一表述是

- A、正确的。
- B、错误的。
- C、很难说。

(2) 原告不能主张其期待利益的原因是：

- A、原告不能证明，这些卡片经过合理努力可以售出多少。
- B、这一损失是被告无法预见的。
- C、原告主张的这一损害数额太高。

(3) 原告有权就其已支出的开支得到赔偿的原因是：

- A、通常，当期待利益不能得到支持时，依赖利益可以得到支持。
- B、让被告完全解脱赔偿责任是不公平的。
- C、这部分开支属于附带损失。

(4) 对于原告主张的依赖利益，被告可主张的抗辩理由之一是：

- A、原告的这一索赔没有法律依据。
- B、原告的这一索赔没有事实依据。
- C、即使被告充分实践了其诺言，原告的损失也不可避免。

(5) 让被告就依赖利益的损失不可避免负举证责任的法律原则不包括：

- A、“谁主张谁举证”的原则。
- B、根据推定，原告不可能明知亏本仍与原告签约。“当一项推定成立时，试图推翻这一推定的一方应证明该推定不可能成立”。
- C、“无过错推定”原则。