

意思表示的判断：

意思+表示

意思：内在愿望，想和别人在民法上发生点什么。具有法律意义。~我想吃包子，是内在愿望，但没法律意义，不是意思表示。

双方的表达有任何一方不是意思表示，合同肯定不成立。

如果行为人的行为欠缺法效意思，不构成意思表示，则不涉及意思表示是否真实，是否可撤销的问题。没有合意可言。

~甲向乙表白，乙不同意，甲于是拔刀相向，乙被迫同意在一起，问：乙是否由于被胁迫而和甲达成协议？答：否，恋爱的表示没有法效意思，不构成意思表示，所以甲乙不构成个字。

表示：

表达于外

形式：明示、默示、不作为

以默示方式行使形成权法定类型：

1.被代理人对无权代理行为有两种默认的追认方式：

1.1.我知道他以我的名义实施法律行为，我啥都没说，啥都没做，算我同意。

1.2.代理人无权代理，但被代理人已经开始履行合同，视为被代理人追认。

2.被代理人对无权代理的默示拒绝：

收到相对人的催告函后一个月内未做答复的视为拒绝。

3.试用买卖中：

3.1.试用期内，买受人应该以积极的方式表示买或不买。

3.2.试用期满时，买受人如果不愿意买，要积极表示，如果试用期满，买受人无任何表示且还在继续试用，视为同意购买。

虚假意思表示和隐藏意思表示：

以买卖之名行赠予之实

虚假意思表示是无效的：

前提：双方都知道意思表示是虚假的。

单方虚假意思表示：戏谑

戏谑意思表示判断方式：看外观，不考虑行为人主观。相对人如果能看出来行为人在开玩笑～戏谑。综合判断，是否符合常理。

隐藏意思表示：

合法则有效，非法则无效。

要约和要约邀请：

明确具体者是要约，不明确具体者是要约邀请。

～甲对乙说西瓜便宜，要不？#这是要约邀请，因为甲没说明具体是多便宜。

如果表达不愿意接受约束为要约邀请，反之为要约。

～甲在对乙的缔约建议中表明，本建议的条件仅供参考，最终以面谈结果为准。

#要约邀请

法定的要约邀请的类型：

1.寄送的价目表，没有数量没有交易方式等信息。

2.拍卖公告

3.招标公告

4.招股说明书、债券、基金募集说明书

要约邀请对发布者没有任何法律约束力。

商业广告：

一般的商业广告：明确具体+没有表示不受约束～要约

商品房广告：明确具体+没有表示不受约束+重大影响：对合同的订立以及房屋价格的确定有重大影响～要约

总结：

表达是否有效果意思的判断方式：

1.表达的内容是否有法律意义

2.表达的内容是否明确具体+没有表示不受约束+商品房买卖中对买不买以及多少钱有重大影响

判断商业广告是否是要约的意义：

如果是要约，广告视为格式条款，只要和厂商签订了买卖合同，不管签合同时有没有看到该广告，该广告都将视为签订合同组成的一部分。

～甲开发商在广告中说：某小区有百棵百年老树。乙因此购买后发现与事实不符。

#甲的广告：明确具体+没有表示不接受约束+乙看中此点才去购房～所以是要约。甲乙只要签订合同，合同中蕴含该广告。甲违约。乙的解决途径：1.违约+解除～退房+违约责任。2.欺诈+撤销～退房+缔约过失责任。

要约的生效：要约对发出要约的人产生的约束力。

含义：说话算数

生效时间：

1.以对话方式作出的意思表示～对方听明白时生效#了解主义。

2.以非对话方式作出的意思表示～到达主义：到达对方控制的领域。

3.以公告的形式～作出生效。作出主义。

要约的撤回和撤销：

撤回：阻止要约生效。撤销：消灭要约的效力。

撤回和撤销的区别：

不算数的意思表示先于或同时与要约生效～撤回。反之则是撤销。

以下情况下要约生效后不能撤销：

1.要约人已经作出承诺～已经答应。

2.要约人在要约中明示不能撤销。

3.要约人在要约中规定了要约期限～给你一个月考虑一下#一个月内不撤销。

4.受要约人有理由认为要约不可撤销并已经做好履约的准备工作。～主客观相结合。

总结：

撤销和撤回在意思内容上完全一样，区别在于与要约的生效先后。即使名字叫撤



销函，但如果比要约先或者同时生效，那也是撤回，不是撤销。

要约的失效：

原因：

1.受要约人拒绝要约的通知到达要约人。

～甲对乙发出要约，第二天甲收到乙的拒绝回复，第三天，乙向甲表示可以接受甲的要约。

#第二天乙拒绝甲时，甲的要约失效，所以第三天乙表示接受的意思表示是属于新的要约，而不是对甲要约的承诺。

2.要约人依法撤销要约。

3.承诺期间届满，受要约人没有作出承诺。～原则上迟到的承诺属于新要约。

4.受要约人对要约内容做了实质性的变更。

合同订立中另一方的意思表示～承诺

只有受要约人才有资格承诺：

1.要约是向不特定人发出的，任何人都可以承诺。

2.要约是向特定人发出的承诺，只有特定人才可以承诺。

承诺的形式：

1.通知承诺

2.履约承诺：

两种情况下才可以履约承诺：

2.1.根据交易习惯。

2.2.要约人要约明示、要约许可、要约要求

承诺的期间：

1.以对话方式作出的要约，除双方另有约定的以外，受要约人应当即时承诺。

2.以非对话方式，除双方另有约定的以外，承诺期间为合理期间。

承诺期间的意义：

受要约人要在承诺期间内保证承诺生效。

～通知的方式、书面的方式做出承诺要在承诺期间到达要约人。履约方式做出承诺的要在承诺期间做出履约的行为。

通知承诺的迟到：

承诺没有在承诺期间到达通知人

类型：

迟发迟到：不可原谅

早发迟到：可以原谅

不可原谅的情况下，承诺视为新要约。

可原谅情况下，分情况，原则：有效承诺。例外：要约人反对，反对的理由必须是承诺迟到，而不是其他原因。

通知承诺变更：

实质性变更：

内容包括：标的、数量、质量、价款、履行、期限、履行地点、履行方式、违约责任、争议解决方法。

效力：构成实质性变更～新要约

非实质性变更：

理解：废话

属于可原谅模式：原则：有效承诺。例外：要约人反对。

网络承诺生效的时间：民法典

提交订单成功

合意的达成与合同的成立：

合意达成：意思表示达成一致，也就意味着承诺一旦达成，合意也就达成一致。

合意的要点：双方都是意思表示+达成一致

达成一致：只看外观，不看意思表示是否真实。

总结：

1.合意的达成与各方是否都是意思表示有关，任何一方不是意思表示合意不达成。

2.与意思表示是否真实、合法无关，不真实的意思表示也是意思表示。

合同的成立：

成立时间：

原则上：协议达成则合同成立

例外：实践合同：达成协议+交付标的物～才成立。

实践合同类型：借用、保管、自然人借贷、定金、债务到期前达成的代物清偿合同。

五种以外～诺成合同。

实践合同协议达成后，标的物交付前，达成的协议没有约束力。没有违约责任，但有缔约过失责任。

要式合同：协议达成以后还要具备法定或约定的形式要件合同才成立。

以下合同法律明确要求书面形式：

待补

要式合同，最常规定书面形式，但不以书面为限。

要式合同达成协议后，形式要件达成前，没有违约责任，但有缔约过失责任。

要式合同的特殊规则：要式行为当中，履行行为可以弥补要式行为当中要式的缺陷。

合同生效的时间：

原则：合法有效，成立即生效。

以下情况下，合同成立后未生效：

附延缓条件、附始期、要审批。

未生效总结：

已经成立

合法

法律行为未生效的后果：

九民记要：

1.法律行为已具备有效条件，任何一方不得擅自撤回、解除、变更。

2.法律行为不能产生请求对方履行主要权利和义务的效力。

3.要审批的合同：

3.1.报批义务及相关违约条款独立生效。

合同还未生效，报批义务及条款已经生效了。

怠于履行报批义务的承担违约责任而非缔约过失责任。

3.2.一方请求另一方履行合同主要义务的，法院向其示明（把诉讼请求改为追究其为履行报批义务的违约责任），经示明以后当事人拒绝变更，法院应驳回其诉讼请求（判决败诉，不影响以后再追究其没履行报批义务违约责任）

3.3.判决履行报批义务后的处理：

1.履行报批义务。

2.承担违约金。

3.判决生效后：

3.1.不履行报批义务，经执行还不履行报批义务，对方有权请求其承担合同的违约责任。

3.2.履行了审批义务，如果审批机关不批准理解为合同不能履行，按照履行不能处理。

合同签订地点：

1.当事人约定合同签订地的，从其约定，实际签订与约定不符的，以约定地为准。

2.当事人没有约定签订地，以实际签订地为准，实际签订地有两个的，以最后一个实际签订地为准。

缔约过失责任：

缔约过程中，当事人一方违反先合同义务，包括：照顾、通知、协助、保护、保密。

缔约过失责任的要件：

时间要件：违反先合同义务的时间必须发生在缔约阶段。

主体要件：



只有缔约双方才有缔约过失责任。

总结：缔约中，不诚信，承担缔约过失责任。

几种法定缔约过失责任类型：

- 1.假借订立合同恶意磋商。
- 2.谈合同过程中欺诈。
- 3.泄露、不正当使用对方商业秘密。
- 4.其他不诚信的行为。

缔约过失责任和合同效力的关系：

- 1.缔约阶段一方不诚信，给对方造成损失A，合同还没成立生效时，对方根据缔约过失责任请求赔偿损失A。合同生效后，只要损失还在，对方依旧可以继续追究缔约过失责任。
- 2.缔约阶段，一方不诚信给对方造成损失A，同时还应行为最终导致合同无效，又因为无效造成损失B，受损失一方可以追究对方两个责任。