

二级建造师辅导：合同法的基本原则二级建造师考试 PDF 转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

https://www.100test.com/kao_ti2020/591/2021_2022__E4_BA_8C_E7_BA_A7_E5_BB_BA_E9_c55_591162.htm

(一) 合同自由原则

1、合同自由的含义 所谓合同自由，是指当事人依法享有缔结合同、选择相对人、选择合同内容、变更和解除合同、确定合同方式等方面的自由。在西方国家的合同法中，合同自由是合同法最基本的原则，是贯穿于合同法的一条主线，是研究合同法的出发点。因此，我们必须深入探讨合同自由的含义；具体而言，合同自由包括以下五方面内容：第一、缔结合同的自由。指双方当事人均有权选择是否缔结合同的自由，这种自由是决定合同内容等方面自由的前提。如果当事人不享有缔结合同的自由，也就谈不上自由决定合同内容的问题。第二、选择相对人的自由。指当事人有权自由决定与何人订立合同。此种自由通常可以包括在缔结合同的自由之中，但也可以与其相分立。例如，在现代社会某些公用事业服务领域不存在竞争，公用事业组织利用其垄断地位，以标准合同方式从事交易时，消费者则别无选择。也就是说，他们很难享有选择订约伙伴的自由，但他们毕竟享有订立契约的自由。所以，从这种意义上说，选择缔约伙伴的自由和缔结合同的自由还是有区别的。也正是这种区别，使我们看到，要真正实现该项自由，必须以市场交易中有大量的参与主体存在为前提。因此，这项自由能否在市场交易中实现，关键在于有一个充分的完全竞争市场存在。第三、决定合同内容的自由。指双方当事人有权决定怎样缔结合同具体条款的自由。从自由决定合同内容上说，当事人有权通过其协商

，改变法律的任意性规定，同时也可以在法律规定的有名合同之外，订立无名合同或者混合合同。但是，合同的内容若违背了法律、法规的强行性规定和社会公共利益的要求，则将被宣告无效。

第四、变更和解除合同的自由。指当事人有权通过协商，在合同成立以后变更合同的内容或解除合同。如前所述，当事人享有的合同自由，首先包括缔结合同的自由和决定合同内容的自由。既然当事人可以自由缔结合同，当然也可以通过协商自由解除合同；当事人可以决定合同的内容，同样可以通过协商变更合同的内容。因而，变更和解除合同的自由也是合同自由的组成部分。需要说明的是，变更和解除合同的自由是建立在双方协商一致的基础上，如果不能协商一致，在不具备法定变更和解除合同的条件下，任何一方不能单方面变更和解除合同。

第五、选择合同方式的自由。指缔结合同的形式由双方当事人自由选择。近代法律则崇尚形式自由，随着经济生活节奏化的快速发展，现代合同法越来越注重交易形式的简化、实用、便捷、经济，从而在合同方式的选择上以“不要式为原则，以要式为例外”。

（二）诚实信用原则（“帝王原则”）依据诚实信用原则，合同订立阶段，负有如下附随义务：

忠实义务。当事人如实陈述商品的质量、服务能力、履行能力等。诚实守信，不欺诈、不恶意磋商、不刺探对方商业秘密。《合同法》：第四十二条 当事人在订立合同过程中有下列情形之一，给对方造成损失的，应当承担损害赔偿责任：（一）假借订立合同，恶意进行磋商；（二）故意隐瞒与订立合同有关的重要事实或者提供虚假情况；（三）有其他违背诚实信用原则的行为。第四十三条 当事人在订立合同过程中知悉的商业秘密

，无论合同是否成立，不得泄露或者不正当地使用。泄露或者不正当地使用该商业秘密给对方造成损失的，应当承担损害赔偿赔偿责任。

相互照顾和协助义务 遵守允诺的义务 在谈判过程中，当事人应严格信守自己的允诺，一方发出要约后，应受要约约束，如果在要约发出后，受要约人对该要约已形成合理的信赖，而要约人撤回或撤销其要约造成受要约人信赖利益损失的，则要约人应负赔偿责任。在合同订立后至履行前：严守诺言，认真做好各种履约准备。在合同履行阶段：应履行各种附随义务，如相互照顾、协作、瑕疵告知、使用方法告知、忠实等义务。在合同的解除方面：依据合同约定的条件或法定条件提前通知等义务。在合同终止方面：应履行附随义务，如保密、忠实等义务。

100Test 下载频道开通，各类考试题目直接下载。详细请访问 www.100test.com