

# 物资采购合同的设计与风险控制

## 课程背景：

当前，随着市场经济的发展，经济业务的来往已经越来越频繁，物资采购作为企业供应链中必不可少的一环，影响着企业的生产、经营和收益，一旦采购环节出现问题，势必会对企业产生重大不良影响，甚至关系着企业的存亡。而物资采购过程中，签订物资采购合同是实现采购目的、防范相关风险的最为重要的环节，设计一份合法有效的、责任约定全面明确的物资采购合同，或者在由对方提供合同的情况下，识别合同中存在的风险，能帮助企业有效、安全地实现采购目的、防范后续风险、维护企业利益。

本次课程将结合我国现行的相关法律法规和相关案例，分析一份完整、详尽的物资采购合同应包含哪些内容，如何设计合同条款以规避采购过程中可能存在的风险，以及合同合法有效成立并生效有哪些条件等问题，以帮助企业在物资采购中“买得安心，买得放心”。

## 课程收益：

1. 了解物资采购合同相关的法律法规；
2. 了解物资采购合同应包含的主要条款；
3. 了解物资采购合同的成立和合同效力的各种情形；
4. 学会设计相关条款以规避风险。

**授课对象：**企业物资采购部门负责人及工作人员

**授课方式：**讲解+问答+案例分析+法条分析+图表展示

**课程时间：**2天，6小时/天

## 课程大纲：

**导引：**以案例引入物资采购合同中存在的风险

**案例：**货物途中灭失，由谁来负担损失？（深圳 A 公司与北京 b 公司达成采购合同：A 向 B 购买手机零件 3000 件，每件 200 元。其后 A 向 B 交付了货款，B 委托物流公司运货至深圳。货物运输途中货车发生车祸起火，零件全部烧毁。）

**问答及讨论：**物资采购合同未对风险转移节点进行约定的情况下，货物运输途中灭失时，应由买方还是卖方承担损失；

**案例分析+法条分析：**对该案例进行分析，同时结合《合同法》第 61、141、142 条对物资采购过程中风险转移的相关情况进行延伸讲解。

**引入正题：**除了以上案例中涉及的法条外，《合同法》中还存在着很多任意性条款，也就是说，只要双方当事人对合同中相关情况有约定，且合同合法有效的情况下，应先遵从双方的约定而不是法律规定。由此可见，主动地在合同的条款中防范风险、维护自身利益，远比被动地适应法律规定维权来得更有利，故在交易开始前，将物资采购合同设计得更为全面和完善，并保证合同的合法成立并生效，是企业完成一次成功采购的起点和关键。

1. 列举式说明物资采购合同的签订过程中存在的各类法律风险
2. 根据合同的签订及生效过程对风险进行分类
  - (1) 合同成立风险
  - (2) 合同内容风险
  - (3) 合同效力风险
3. 列出《合同法》、《政府采购法》等相关的法律法规、司法解释名称，强调依法订立采购合同的重要性

## 第一讲：签合同前应该知道的事——合同成立风险控制

## 一、合同形式

1、**问答**：可以以哪些形式订立物资采购合同？哪些类型的采购合同必须以书面形式订立？

**法条分析**：合同订立形式及相关强制性规定

2、**图片列举说明**：书面合同的表现形式

3、**法条分析**：合同的“其他形式”包含哪些？

4、**案例**：没有订立书面合同，能要求对方继续履行吗？（A某向B个体工商户采购了4车农产品，口头约定由B将货物运送至C公司，并由C公司向B预付了50%的货款，B向C出具了“XX农产品收购联单”，上载有货物规格、数量、价款及C公司名称和地址。后约定的交付时间已到，B却以客户为A而非C公司为由拒绝履行，C能否以“收购联单”为证据要求B继续履行？）

**案例分析+法条分析**：事实采购合同成立的证明问题（《合同法司法解释二》第1、2条，买卖合同司法解释第1条）

5、**电子交易合同的法律适用**

## 二、要约和承诺

1、**概念解析**：什么是要约？什么是承诺？

**案例**：一个普通采购员的一天

**案例分析**：物资采购过程中，哪些行为属于要约行为，哪些属于承诺行为（《合同法》第14、21、22条）

2、**法条分析**：要约和承诺的内容要求，“实质性变更”的范畴

3、**作出要约和承诺的时间限制及其效力**

4、**案例**：发出要约/承诺后，又反悔了怎么办？（A给B发微信订购货物，其中写明货物种类、数量、价格及交付时间和地点，并表明B如果同意以该价格出售就直接将货物装车运至A处。B当天并未回信，第二天A反悔不想要了，此时A再致信B不再订购，A构成违约吗？——分类讨论）

**问答及案例分析**：要约及承诺的撤回、撤销（《合同法》第17、18、19、25、26、27条）

4、**概念解析**：要约及要约邀请

**问答**：物资采购过程中，哪些属于要约，哪些是要约邀请？

## 三、合同成立时间和地点

1、**图表展示**：以不同形式订立的合同对应的合同成立时间

2、**图表展示**：以不同形式订立的合同对应的合同成立地点

## 四、缔约过失责任

1、**案例**：中标后对方不签订合同，可以要求其承担责任吗？（A电力公司作为招标单位就某工程电缆部分进行招标，B公司投标并中标，双方就工程电缆部分签订《技术协议》。其后双方签订《会议纪要》，约定由B在约定时间内向A提交电缆进口及使用的认证材料，否则中标书作废。B按约提交，A却以B未提交认证材料原件为由拒绝与B订立合同。）

**案例分析+法条分析**：采购合同的缔约过程中，哪些行为可能构成缔约过失？（《合同法》第42条、《合同法司法解释二》第8条）

2、**概念解析**：缔约过失和缔约过失责任

3、**问答及法条分析**：常见的缔约过失责任有哪些？法律明确规定的有哪些？

## 五、预约合同

1、**概念解析**：预约合同的含义及常见的预约合同形式

2、**案例及问答**：“签约备忘录”是否具有法律效力？（其一：A公司向B公司采购一批货物，双方初步讨论后对货物的数量、质量标准等达成协商，但价格尚未议定，于是双方签订了《签约备忘录》，将已议定的条款记录其中，约定其后再对价格进行商议。其二：A公司向B公司采购一批货物，双方讨论达成一致后签订《签约备忘录》，将拟采购货物的数量、价

格等记录其中，约定其后再签正式的采购合同。两种情况下，如果其中一方反悔不愿签订采购合同，另一方有权追究其责任吗？)

案例分析：预约合同的构成要件（买卖合同司法解释第2条）

3、法条分析：违反预约合同的责任承担

## 第二讲：合同完美主义——合同条款设计及风险控制

### 一、物资采购合同内容概述

1、案例+问答：这份采购合同缺少什么？（某施工材料采购合同内容）

2、图表展示：采购合同中的必备条款/主要条款/其他条款

3、法条分析：买卖合同应包含的内容

4、资料展示：标准的物资采购合同范本

### 二、卖方义务之标的物条款

1、标的物的数量和质量标准

扩展：国家标准、行业标准和约定标准

2、案例：订立合同后才发现货物已被抵押，怎么办？（A公司向B订购一批木材，签订了采购合同，约定A公司应于发货前向B支付总货款20%的预付款。现A于支付预付款前突然得知B在采购合同签订前已将该木材抵押给了某信用合作社，此时A公司如何维权？若A支付预付款后才得知抵押事宜，又应如何维权？）

案例分析+法条分析：标的物存在权利瑕疵时的责任承担，如何设计合同中的权利瑕疵条款（《担保法》第49条、《合同法》第150、152条）

3、标的物交付时间及地点

图表展示+法条分析：当事人未约定时如何确定货物交付时间和地点

4、案例：分批交付的货物，一批不合格可以全部拒收吗？（A公司向B公司采购货物200件，约定由B分4批交付给A，现已交付的前两批货物均合格，第三批不合格，A能以此为由拒收其他批次的货物吗？——因货物的不同而有不同结果）

案例分析+法条分析：标的物为数物或分批交付的，卖方交付违约时，买方应怎么做（《合同法》第166条）

5、法条分析：标的物的包装标准

6、卖方从义务之交付标的物相关单证资料

法条分析：“有关单证和资料”包含的范畴

### 三、买方义务之价款条款

1、法条分析：双方未约定时，依法应如何确定价款

2、法条分析：价款的支付方式、时间和地点

3、案例：这种情况下，买方可以拒付货款吗？（A公司向B公司采购一批货物，签订了采购合同，约定A先向B支付20%的货款，B发货后再支付剩余80%货款。现A于支付20%预付款前，得知B经营困难，面临破产，A可以拒付20%预付款吗？）

案例分析+法条分析：买方行使抗辩权拒付价款的条件（《合同法》第66-69条）

### 四、风险转移条款

1、回顾导引中的案例，未约定风险转移条款给买方造成的重大损失

2、图表展示+法条分析：当事人未约定时，不同情况下不同的风险转移节点

3、案例+问答：货物毁损灭失后，买方是否仍可就卖方违约向其追责？（A公司向B公司采购石料用于修建水电站，双方签订的采购合同中写明该采购石料“用于修建水库”。水库修建完毕后，不久就因石材完全风化而被有关部门责令返工。现A可要求B返还石料款、赔偿损失吗？）

法条分析：《合同法》第149条

### 五、验收条款

## 1、检验期限

(1) **图表展示+法条分析**：当事人约定和未约定时，如何确定检验期限

(2) **案例+问答**：约定的检验期过了才发现货物不合格，还可以提异议吗？（A公司向B公司采购了一批机械设备用于加工生产，约定了一个月的检验期。检验期过后，该批设备中的部分社会产生了质量问题，无法正常运转。A向B要求更换故障设备，被B以检验期已过为由拒绝，A如何维权？）

**法条分析+案例分析**：未约定时检验期如何确定，如何在合同中约定适当的检验期（《合同法》第157、158条，买卖合同司法解释15、17、18条）

## 2、检验标准

**案例+问答**：两个不同标准，以哪个为准？（A公司向B公司采购一批货物，约定由B直接将货物交付给C公司，双方未对货物质量标准作出约定。货物交付后，C以货物不符合与A约定的质量标准为由要求退货。经查，B公司提供的货物符合相关国家标准。此案中，判定B的货物是否合格应采用哪个标准？A、B公司是否构成对C公司的违约？）

**法条分析**：《合同法》第61、62条，买卖合同司法解释第16条

## 3、法条分析：买方未按约收取货物的责任承担

## 六、违约责任条款

1、一般违约责任：违约责任的概括性条款，起补充作用。

**图表展示**：违约责任的形式包含的种类、采购合同中常用的违约责任形式

2、特殊违约责任：

(1) 两种条款设计方式：可在各条款中进行具体约定，也可集中进行约定

(2) 列举展示各类具体的违约责任如何约定

## 七、争议解决条款

1、**图表展示**：比较仲裁和诉讼的优劣

2、**法条分析**：如何选择管辖法院？

## 八、其他

1、样品条款

**法条分析**：有样品的采购合同，应如何对产品质量进行约定？

2、补充协议条款：对后续补充协议的效力进行约定，为合同的进一步完善提供机会。

3、格式条款：

**法条分析**：提供格式条款一方的提示及说明义务、无效的格式条款

## 第三讲：防止功亏一篑——合同效力风险控制

### 一、合同效力概述

1、**案例**：合同因卖方无权处分而不生效，造成买方损失（A公司因生产急用向B公司采购了一批货物，合同签订后才知道B公司财产包括该批货物在内已被查封，B公司无法交货，A公司虽然可根据买卖合同司法解释第三条向其主张违约责任和损害赔偿，但因延误生产而导致无法按约交货，在与客户的商业往来中损失了商业信誉）

**案例分析**：物资采购过程中，并不是采购合同一经签订就算完成了采购，可以高枕无忧，还可能因为合同的效力问题导致前期努力功亏一篑，故关注合同效力问题，保证合同合法有效，是物资采购中的“平津战役”，打赢了才能保证这场“采购战争”的全面胜利。

2、**概念辨析**：合同成立≠合同生效

3、**图表展示并讲解**：合同的效力形式

### 二、无效合同

1、**法条分析**：合同无效的各个情形（分别举例说明）及如何避免无效情形的出现

2、无效的免责条款

### 三、效力待定的合同

## 1、概念辨析：效力待定的含义

图表展示：合同效力待定的几种情形

2、**案例 1**：他人无代理权签订的合同有效吗？（A 某以 C 公司业务员的身份向 B 公司推荐某产品，后 B 公司与之签订了采购合同。但 B 公司要求 C 公司供货时，C 公司却以 A 某无权对外签订业务合同为由拒绝承认该采购合同的效力，此时合同有效吗？）

**案例 2**：代理人越权签订的合同有效吗？（A 某以 C 公司业务员的身份向 B 公司采购产品 30 吨，并向 B 公司出示了公司授权其采购的委托书，双方签订了采购合同。但其后 C 公司却以仅授权 A 某采购 20 吨为由拒绝履行合同，此时合同有效吗？）

**案例 3**：公司法定代表人越权签订的合同有效吗？（A 某以 C 公司法定代表人的身份向 B 公司推荐某产品，后 B 公司与之签订了采购合同。但 B 公司要求 C 公司供货时，C 公司却以 A 某无权对外签订业务合同为由拒绝承认该采购合同的效力，此时合同有效吗？）

**案例分析比较+法条分析**：不同情况下，无权代理和越权代理签订的合同效力不同；与对方签订合同时，审查对方签章人是否具有相应的代理权限非常重要。（《合同法》第 48-50 条）

3、**案例**：卖方对货物无权处分情况下，合同的效力？（A 公司向 B 某购买一批货物，签订了采购合同，其后才知晓该货物的所有权人不是 B 某而是 C 某，此时采购合同有效吗？）

**案例分析+法条分析**：无权处分导致合同效力待定，不利于买方的权益维护。买方应在签订合同前了解卖方对货物是否具有完全的所有权，或在合同中对卖方的权利瑕疵义务及违约责任进行详细约定，以保障自身权利。（《合同法》第 51 条）

## 四、可撤销、可变更的合同情形

1、**法条分析+图表展示**：可撤销的合同情形、可变更的合同情形

2、**概念解析**：重大误解、显示公平、欺诈、胁迫、乘人之危（各举例分析）

3、撤销权的行使期限及消灭事由

## 五、合同效力产生的后果

1、**图表展示**：不同合同效力导致的不同后果

2、**法条分析**：合同部分无效及争议解决条款的特殊性

## 第四讲：特殊采购合同——政府采购

### 一、合同当事人之供应商

1、供应商资格确定

**法条分析**：《政府采购法》第 22、23 条

2、供应商联合体

### 二、政府采购方式

1、**图表展示**：政府采购的多种方式

2、招标

(1) **案例**：重庆市智翔铺道技术工程有限公司与重庆市沙坪坝区市政园林管理局建设工程施工合同纠纷，政府采购合同因未依法采用招标方式而被最高法院判定无效。

**案例分析+法条分析**：公开招标是政府采购的主要方式，其他采购方式须事先报批（《政府采购法》第 26、27 条）

(3) **图表展示**：招投标流程

(4) **案例**：上海良讯科技有限公司与北京市民族文化艺术职业学校、北京建智达建筑咨询有限公司招标投标买卖合同纠纷案

**案例分析+法条分析**：招投标过程中，部分采购行为违法应当废标吗？废标的情形及处理（《政府采购法》第 36、37 条，财政部令第 20 号第十九条）

### 三、政府采购合同

1、必须采用书面形式

2、采购合同的签订、备案时限（《政府采购法》第46、47条）

3、合同内容：

（1）**图表展示**：政府采购合同必备条款（《中央国家机关政府集中采购工作规程》第八十五条）

（2）合同内容的限制及违反的法律后果（《政府采购法》第46条、《招标投标法》第59条）

#### 四、质疑与投诉

1、**图表展示**：质疑→投诉→行政复议/行政诉讼

2、**案例**：张家界天达科技发展有限公司与张家界武陵源区卫生和计划生育局、张家界市武陵源区人民医院、湖南乾坤项目管理有限公司缔约过失责任纠纷案

**案例+法条分析**：政府采购监督管理部门在处理投诉期间，未书面通知采购人暂停活动的，采购应正常进行，采购人应依法及时确定中标人，否则采购人可能构成缔约过失。（《政府采购法》第57条、《政府采购货物和服务招标投标管理办法》第59条）

#### 结语：合同签得好，采购风险少

总结及回顾课程内容，强调物资采购过程中合同的重要性，本课程尽可能全面地讲解了采购合同的签订过程中应注意的事项，希望大家能对物资采购有关的法律法规有所了解，树立相关风险防范意识，为每一次采购的成功把好第一关，开个好头。