

## 2013 年上海财经大学 812 法学综合课（民法学、经济法 学、行政法学、国际公法学）考研试题（回忆版）

本试题由 kaoyan.com 网友强人咚咚咚提供

民法学：

### 一、简答（20 分）

简要回答我国民法是怎样进行民事权利行使的具体制度设计的。

### 二、法条分析

#### （一）《物权法》（20 分）

第九条 不动产物权的设立、变更、转让和消灭，经依法登记，发生法律效力；未经登记，不发生法律效力，但法律另有规定的除外。

第十五条 当事人之间订立有关设立、变更、转让和消灭不动产物权的合同，除法律另有规定或者合同另有约定外，自合同成立时生效；未办理物权登记的，不影响合同效力。

#### （二）《侵权责任法》（15 分）

第六十六条 因污染环境发生纠纷，污染者应当就法律规定的不承担责任或者减轻责任的情形及其行为与损害之间不存在因果关系承担举证责任。

### 三、案例评析（20 分）

以下是最高人民法院发布的第一批指导案例中的《上海中原物业顾问有限公司诉陶德华居间合同纠纷案》：

原告上海中原物业顾问有限公司（简称中原公司）诉称：被告陶德华利用中原公司提供的上海市虹口区株洲路某号房屋销售信息，故意跳过中介，私自与卖方直接签订购房合同，违反了《房地产求购确认书》的约定，属于恶意“跳单”行为，请求法院判令陶德华按约支付中原公司违约金 1.65 万元。

被告陶德华辩称：涉案房屋原产权人李某某委托多家中介公司出售房屋，中原公司并非独家掌握该房源信息，也非独家代理销售。陶德华并没有利用中原公司提供的信息，不存在“跳单”违约行为。

法院经审理查明：2008 年下半年，原产权人李某某到多家房屋中介公司挂牌销售涉案房屋。2008 年 10 月 22 日，上海某房地产经纪有限公司带陶德华看了该房屋；11 月 23 日，上海某房地产顾问有限公司（简称某房地产顾问公司）带陶德华之妻曹某某看了该房屋；11 月 27 日，中原公司带陶德华看了该房屋，并于同日与陶德华签订了《房地产求购确认书》。该《确认书》第 2.4 条约定，陶德华在验看过该房地产后六个月内，陶德华或其委托人、代理人、代表人、承办人等与陶德华有关联的人，利用中原公司提供的信息、机会等条件但未通过中原公司而与第三方达成买卖交易的，陶德华应按照与出卖方就该房地产买卖达成的实际成交价的 1%，向中原公司支付违约金。当时中原公司对该房屋报价 165 万元，而某房地产顾问公司报价 145 万元，并积极与卖方协商价格。11 月 30 日，在某房地产顾问公司居间下，陶德华与卖方签订了房屋买卖合同，成交价 138 万元。后买卖双方办理了过户手续，陶德华向某房地产顾问公司支付佣金 1.38 万元。

## 裁判结果

上海市虹口区人民法院于 2009 年 6 月 23 日作出 (2009) 虹民三 (民) 初字第 912 号民事判决: 被告陶德华应于判决生效之日起十日内向原告中原公司支付违约金 1.38 万元。宣判后, 陶德华提出上诉。上海市第二中级人民法院于 2009 年 9 月 4 日作出 (2009) 沪二中民二 (民) 终字第 1508 号民事判决: 一、撤销上海市虹口区人民法院 (2009) 虹民三 (民) 初字第 912 号民事判决; 二、中原公司要求陶德华支付违约金 1.65 万元的诉讼请求, 不予支持。

请分别对该案的第一审、第二审判决进行评析。

经济法学:

一、竞争法当中有很多相邻和相近的概念, 请阐明下列概念的含义, 并进行比较。(25 分)

- 1、不正当竞争和垄断
- 2、横向垄断协议和纵向垄断协议
- 3、佣金和商业贿赂
- 4、本身违法原则和合理原则

二、2011 年, 经国务院批准, 财政部、国家税务总局昨日联合下发营业税改征增值税试点方案。从 2012 年 1 月 1 日起, 在上海交通运输业和部分现代服务业开展营业税改征增值税试点。至此, 货物劳务税收制度的改革拉开序幕。自 2012 年 8 月 1 日起至年底, 国务院将扩大营改增试点至 10 省市。(案例内容为: 2012 年营业税改征增值税试点方案的运行情况, 已记不清具体材料) (25 分)

- 1、请分析增值税、营业税的税法要素。
- 2、从营业税改增值税，论述税法的宏观调控。

三、我国《宪法》第 51 条规定，中华人民共和国公民在行使自由和权利的时候，不得损害国家的、社会的、集体的利益和其他公民的合法的自由和权利。我国《政府采购法》第 1 条规定，为了规范政府采购行为，提高政府采购资金的使用效益，维护国家利益和社会公共利益，保护政府采购当事人的合法权益，促进廉政建设，制定本法。我国《民法》第 7 条规定，民事活动应当尊重社会公德，不得损害社会公共利益，破坏国家经济计划，扰乱社会经济秩序。我国《土地管理法》第 2 条规定，国家为了公共利益的需要，可以依法对土地实行征收或者征用并给予补偿。（试题中列举了约 8 个有关“利益”的法条）（25 分）

- 1、你是如何认识以上法律规定中的“利益”的。
- 2、论述经济法对“社会整体利益”的追求。

以上试题来自 kaoyan.com 网友的回忆，仅供参考，纠错请发邮件至 suggest@kaoyan.com。