

## 2011 年中山大学 823 民商法学 B 卷考研试题（回忆版）

本试题由 kaoyan.com 网友 vivian20111014 提供

### 一. 论述题

1. 合同法 48 条第一款:无权代理人订立的合同:行为人没有代理权,超越代理权或者代理权终止后以被代理人名义订立的合同,未经被代理人追认,对被代理人不发生效力,由行为人承担责任。请说明由行为人承担责任的性质和法律适用。

2. 论述商事关系的特点 类型 及商法如何调整

3. 论述知识产权的法律机制

### 二. 案例分析

(1). 某建筑 b 公司招标, 甲以 a 公司的名义进行投标。最终, 甲中标。于是, 建筑公司和甲签订了建筑合同。在合同中, 甲借用了 a 公司的公章, 并且在合同中使用了 a 公司的公章。随后, 甲将该工程转让给乙, 并且和乙签订了工程转让承包合同。并且, 甲在合同中申明, 这个合同和 a 公司完全没有任何联系, 所有责任由甲自己负责。工程总款项为 380000, 甲先向乙支付了 300000。随后, a 公司向 b 公司发出声明, 该工程由公司代理人甲全权负责, 与 a 公司没有任何联系。包括以后工程款项及工程质量, 都有假负责。同时, 乙也向 a 公司发出声明, 该承包合同是甲乙两人之间的合同, 与 a 公司没有任何关系。最后, 乙向法院提起诉讼请求, 要求 a 公司和甲共同将剩余工程款项归还。

1. 文中的招标 投标 中标是什么法律性质, 说明其法律适用

2. 乙的诉讼请求能否得到法院支持

(2). 运用经营权转让的知识回答下列问题。

1. 本案的标的是经营权转让还是财产转让?

2. 二审和再审的判决是否正确吗? 为什么?

甲经营一家碎石厂, 转让给乙, 转让费为 368000, 甲乙签订合同, 甲在合同中承诺, 将帮助乙办理转让登记手续。乙先付 300000 给甲, 并写下一张 68000 的欠条给甲。甲将碎石机器, 厂的设备 (具体什么东西忘记了, 大概就是厂里的设备)。乙经营了几个月之后, 生意不好, 于是以甲没有办理变更手续为由, 向法院起诉, 请求原转让无效, 要求甲退还转让费 300000。一审法院认为, 甲乙之间的转让协议虽名为“经营权转让”, 但实质为财产转让, 判定原合同有效, 乙需将剩余的 68000 转让费还给甲。在一审宣判之后, 乙将碎石厂转让给丙, 转让费为 368000。随后, 乙继续上诉。二审法院认为, 甲在一审判决前没有到有关部门办理碎石厂转让变更手续 (反正就是经营权, 大概是这个), 违反了《碎石。。。》第 10 条的规定, 故原合同无效。因甲乙双方均有过错, 故判决甲将已收的 300000 转让费退还给乙, 乙将碎石机。。。 (就是他得到那些) 还给甲。甲不服, 继续上诉, 理由为: 乙已经将厂的设备等一切转让给丙, 二审的判决根本不可能实现。再审法院认为, 二审事实清楚, 法律适用没有错误, 维持原判。并认为, 乙和丙是属于另一法律关系, 可以另案处理。

3. 分析我国专利权的现状及我国专利制度的完善。

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。