

沈阳工业大学

2009 年硕士研究生招生考试题签

(请考生将题答在答题册上, 答在题签上无效)

科目名称: 民法学、商法学

第 1 页 共 2 页

一、名词解释(共 10 题, 计 30 分。)

1. 附期限的民事行为(3 分)
2. 诉讼时效的中止(3 分)
3. 建筑物区分所有权(3 分)
4. 先合同义务(3 分)
5. 侵权行为归则原则(3 分)
6. 商事信用(3 分)
7. 行纪人取回权(3 分)
8. 授权资本制(3 分)
9. 票据能力(3 分)
10. 刺破公司面纱原则(3 分)

二、简述题(共 8 题, 每题 5 分, 计 40 分。)

1. 简述不安抗辩权的效力(5 分)
2. 简述留置权与质权的竞合(5 分)
3. 简述共同加害行为及其特征(5 分)
4. 简述债权人代位权成立的要件(5 分)
5. 怎样理解保险合同是射幸合同(5 分)
6. 简述我国破产法规定的破产保全制度(5 分)
7. 简述侵犯商业秘密的行为及行为表现(5 分)
8. 简述票据的丧失与补救(5 分)

三、论述题(共 2 题, 每题 20 分, 计 40 分。)

1. 代位继承与转继承的区别(20 分)
2. 大陆法系商法对中国商法的历史影响(20 分)

四、案例分析(共 4 题, 每题 10 分, 计 40 分。)

1. 甲乙丙三人为同胞兄弟。三人父母生前拥有一幢私有楼房, 这幢楼房于 1996 年出租给张某夫妇居住, 租期为 5 年, 每年租金为 2 万元, 年底支付。1999 年 1-2 月, 甲乙丙父母相继去世, 没有留下遗嘱, 于是楼房由三人依法继承。甲乙均有房屋居住, 而丙暂无自己的房屋, 办理遗产继承时, 把房屋约定由丙管理。1999 年 10 月 5 日丙提出愿以人民币 30 万元将房屋卖与丁, 丁查阅该房屋登记底簿, 产权人为丙之父母, 但丙称该房屋已经为其继承, 于是二人签订了合同, 并到房产部分办理了房屋过户手续。同年 11 月 1 日, 丙告知张某夫妇其已将房屋卖与丁的事实, 并要求张某夫妇搬出房屋。张某夫妇不允, 要求购买该幢楼房。后甲、乙得知丙卖房一事, 向丁提起异议, 遂起纠纷。

问:

- (1) 父母去世后, 甲乙丙对楼房具有什么财产关系?(2 分)
- (2) 丙、丁之间签订的合同有无效力? 为什么?(2 分)
- (3) 丁某能否主张善意取得? 为什么?(2 分)

(4) 现房屋所有权归谁所有? (2 分)

(5) 假如丙丁之间买卖合同有效, 丁是否有权要求张某夫妇搬出房屋? 为什么? (2 分)

2. 冯系养鸡专业户, 为改建鸡舍和引进良种需资金 20 万元。冯向陈借款 10 万元, 以自己的一套价值 10 万元的音响设备抵押, 双方立有抵押字据, 但未办理登记。冯又向朱借款 10 万元, 又以该设备质押, 双方立有质押字据, 并将设备交付朱占有。因发生不可抗力事件, 冯预计的收入落空, 冯因不能及时偿还借款而与陈、朱发生纠纷。诉至法院后, 法院查证上述事实后又查明: 朱在占有该设备期间, 不慎将该设备损坏, 送蒋修理。朱无力交付修理费 1 万元, 该设备现已被蒋留置。

问:

(1) 冯与陈之间的抵押关系是否有效? 为什么? (2 分)

(2) 冯与朱之间的质押关系是否有效? 为什么? (2 分)

(3) 朱与蒋之间是何种法律关系? (2 分)

(4) 对该音响设备陈要求行使抵押权, 蒋要求行使留置权, 应由谁优先行使其权利? 为什么? (4 分)

3. 老王系某大学一教师, 1995 年职称评定时因受刺激而致精神失常。老王曾因一专利发明而获得了不少的收入, 因而拥有支票帐户。1996 年 4 月 5 日老王签了一张 10 万元的转帐支票给某建筑公司购买有关修建房屋用材料, 因支票的出票人系个人, 某建筑公司提出应有保证人进行保证。老王同意并找到其邻居小王 (已单独立户), 随后小王进行了保证。建筑公司收受支票后 4 月 8 日以背书的方式将该支票转让给了甲公司以支付所欠的房屋租金。4 月 12 日甲公司持该支票向某百货商场购置计算机 10 台, 4 月 16 日百货商场通过其开户银行提示付款时, 开户银行以超越提示付款期为由作了退票处理。百货商场只好通知其前手进行追索。在追索的过程中, 甲公司和建筑公司均以有保证人为由推卸自己的责任, 保证人小王以老王系精神病人其签发支票无效为由而拒不承担责任。经鉴定, 老王确属精神不正常, 属无行为能力人。

问:

(1) 无行为能力人的票据行为是否有效? 其所签发的票据是否有效? (4 分)

(2) 在有保证人存在的情况下, 票据行为人应否负票据责任? (4 分)

(3) 本案中的保证人应否承担保证责任? (2 分)

4. 大光科技开发股份有限公司为一家上市公司, 该公司 2006 年 10 月 18 日召开董事会会议, 该次会议召开情况及讨论事项如下: ①公司董事会由 7 名董事组成。出席该次会议的董事有 A、B、C、D; 董事 E 因为出国考察不能出席会议; 董事 F 因参加全国人民代表大会不能出席会议, 电话委托董事 A 某代为出席并行使表决权; 董事 G 因生病卧床不能出席会议, 委托董事会秘书 H 代为出席会议并行使表决权。②出席本次会议的董事一致决定, 将以下事项提交股东大会审议通过: 请求股东大会制订公司利润分配方案和弥补亏损方案、制订年度财务预算方案、决算方案。同时董事会还审议批准了监事会的报告, 对发行公司债券作出相关决议。③由于公司事务比较繁忙, 董事长难以应付, 该次会议决定设立副董事长 3 人, 协助董事长执行职务。④为确保公司长期发展需要, 使公司更趋稳定, 该次会议决定将董事任期修改为每届 4 年。⑤该次会议记录, 由出席会议的全体董事和列席会议的监事签字。

问:

(1) 在①中关于董事会召开的情况有哪些不合法? (4 分)

(2) 在②所通过的事项中是否有违法之处? (2 分)

(3) 在③、④中对于董事会构成事项上是否有不合法的地方? (2 分)

(4) 在⑤中对于会议记录的签名有无不当问题? (2 分)