

四川大学

2005 年攻读硕士学位研究生入学考试试题

考试科目：民商法学

科目代码：408

适用专业：民商法学

(试题共 4 页)

(答案必须写在答题纸上, 写在试题上不加分)

一、名词解释题 (请解释下列名词, 每小题 5 分, 本大题 30 分):

1. 专利权
2. 典权
3. 意思表示
4. 遗赠扶养协议
5. 代位权
6. 物权行为

二、判断题 (请对下列命题做出判断, 只需回答正确与错误, 不需要说明理由。如果你认为正确, 请将答案中的 A 写在答卷上, 如果你认为错误, 请将答案中的 B 写在答卷上。每小题 3 分, 本大题 30 分):

1. 我国《著作权法》第 10 条规定, 出租权, 即有偿许可他人临时使用电影作品和以类似摄制电影的方法创作的作品、计算机软件的权利, 计算机软件不是出租的主要标的的除外。这种权利, 是一种著作权法理论上的著作精神权利。

AB

2. 我国《民法通则》第 139 条规定, 在诉讼时效期间的最后 6 个月内, 因不可抗力或者其他障碍不能行使请求权的, 诉讼时效中断。从中断时效的原因消除之日起, 诉讼时效期间继续计算。AB

3. 我国《担保法》第 5 条规定, 担保合同被确认无效后, 债务人、担保人、债权人有过错的, 应当根据其过错各自承担相应的民事责任。这种责任, 就是一种我国《合同法》上规定的缔约过失责任。AB

4. 我国《合同法》第68条规定,应当先履行债务的当事人,有确切证据证明对方有下列情形之一的,可以中止履行:(1)经营状况严重恶化;(2)转移财产、抽逃资金,以逃避债务;(3)丧失商业信誉;(4)有丧失或者可能丧失履行债务能力的其他情形。当事人没有确切证据中止履行的,应当承担违约责任。这种中止履行是一种同时履行抗辩。AB

5. 《中华人民共和国城镇国有土地使用权出让和转让暂行条例》第28条规定,土地使用权出租是指土地使用者作为出租人将土地使用权随同地上建筑物、其他附着物租赁给承租人使用,由承租人向出租人支付租金的行为。未按土地使用权出让合同规定的期限和条件投资开发、利用土地的,土地使用权不得出租。AB

6. 我国《合伙企业法》第52条、第54条规定,合伙人退伙的,其他合伙人应当与该退伙人按照退伙时的合伙企业的财产状况进行结算,退还退伙人的财产份额;退伙人对其退伙前已发生的合伙企业债务,与其他合伙人不承担连带责任。AB

7. 我国《担保法》第40条规定,订立抵押合同时,抵押权人和抵押人在合同中不得约定在债务履行期届满抵押权人未受清偿时,抵押物的所有权转移为债权人所有。AB

8. 我国《农村土地承包法》第32条、第34条规定,通过家庭承包取得的土地承包经营权可以依法采取转包、出租、互换、转让或者其他方式流转。土地承包经营权流转的主体是承包方。承包方有权依法自主决定土地承包经营权是否流转和流转的方式。AB

9. 最高人民法院《关于贯彻执行〈中华人民共和国民法通则〉若干问题的意见(试行)》第37条规定,被宣告死亡的人与配偶的婚姻关系,自死亡宣告之日起消灭。死亡宣告被人民法院撤销,如果其配偶尚未再婚的,夫妻关系从撤销死亡宣告之日起自行恢复;如果其配偶再婚后又离婚或者再婚后配偶又死亡的,则认定夫妻关系自行恢复。AB

10. 离婚时,如一方生活困难,另一方应从其住房等个人财产中给予适当帮助。具体办法由双方协议;协议不成时,由人民法院判决。对此,《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国婚姻法〉若干问题的解释(一)》第27条规定。AB

国《婚姻法》第42条所称“一方生活困难”，是指依靠个人财产和离婚时分得的财产无法维持当地基本生活水平。一方离婚后没有住处的，属于生活困难。离婚时，一方以个人财产中的住房对生活困难者进行帮助的形式，可以是房屋的居住权或者房屋的所有权。AB

三、简要回答题（简明扼要地回答下列问题，每小题10分，本题30分）：

1. 建设工程合同的有效条件
2. 继承权的丧失
3. 著作人身权利

四、论述题（每小题15分，本大题共30分）：

1. TRIPS（即《与贸易有关的知识产权协定》）与我国《商标法》对驰名商标的保护
2. 论述人身侵权的赔偿

五、案例分析（运用民法学原理和民商法律规定，对下列案例进行解析和回答。每小题15分，本大题共30分）：

1. [案情] 2004年11月21日8时20分，中国东方航空公司由包头飞往上海的MU5210航班在起飞不久后失事，坠入包头一公园内。机上47名乘客和6名机组人员全部遇难。

此次空难中，有1名地面人员死亡。

MU5210航班飞机上的47名乘客中，有25人购买中国人寿内蒙古自治区分公司的旅客航空意外保险共26份。

请回答问题：

（1）假设担任MU5210航班的飞机，是融资租赁来的。请分析：MU5210航班飞机中的租赁关系？

（2）53名乘客、机组人员的遇难，引起哪些赔偿关系？

（3）1名地面人员死亡的损失，以及公园财物的损失，由谁来承担或者赔偿？

（4）47名乘客中，有上海复华实业（600624）的法定代表人也同时遇难。问：复华实业的法定代表人应当如何变更？（5）假设：旅客赵某受朋友李某之

托，将其收藏的一幅唐代的名画（真迹）带到上海拍卖。在此次意外空难中，该画也灭失。问：李某的损失，能否得到赔偿？

2. [案情] 某地一家属区有两栋楼，因为管理需要，聘请了也是住户的周某当清洁工。主要工作是清扫家属区地面和楼道、走廊的地面，清洗楼道的扶手和单元门等。

几年前，合同订立后，因为周某身体经常生病，所以，其丈夫孙某经常替周某清扫。家属区住户们对此情形，习以为常，没有异议。

2003年8月23日，周某因为身体又不适，丈夫孙某替妻子清扫家属区完毕，因为下雨就到一楼阳台的雨棚下避雨。这时，从楼上阳台掉下几块砖头，将孙某砸伤。后，经抢救无效死亡。

本案经当地公安机关侦查，并进行现场侦查实验，无法判断是人为造成的。于是，做出结论：本案为意外事故（即无法判断是谁家的砖块，也无法判断是人为抛砖砸人等）。

周某将该家属区的98家住户，告上法庭，要求赔偿其丈夫孙某死亡的损失。

请回答问题：

（1）周某能以何种理由提起诉讼，即以何种关系为基础起诉？

（2）本案孙某死亡的法律事实，经过审判，法院给予确认，为此判决：每户承担600元的赔偿，共计58800元。问：假如你是法官，请问你将依据什么、怎样作出判决？

（3）假定：周某清理孙某的遗物时，发现了5年前的一份遗嘱。上写：“立遗嘱人名下的房产一处，由大儿子全部继承。存款3000元，全部由妻子周某获得。”孙某、周某的大儿子已经于1年前，在一次车祸中丧生。问：本案孙某的遗产，应当如何继承？

（4）又设：孙某在受伤前，刚刚从王某处借来一个随身听（有证据证明），在受伤时，也遭到了损毁。那么，王某可否要求孙某的妻子周某赔偿？

（5）再设：如果有人（1个12岁的少年）故意从阳台上往下抛砖块，但是，没有想到会打着人。那么，该12岁少年是否承担赔偿责任，说明理由。