

中山大学

二〇一〇年攻读硕士学位研究生入学考试试题

科目代码： 823

科目名称： 民商法学 B 卷

考试时间： 1 月 10 日 下 午

考生须知

全部答案一律写在答题纸上，
答在试题纸上的不得分！请用蓝、
黑色墨水笔或圆珠笔作答。答题要
写清题号，不必抄题。

一、论述题（共 80 分）

- 1、试述民法、商法、知识产权法的异同点及其理论与实践意义。（30 分）
- 2、试述所有权保留买卖的功能和法律效力。（30 分）
- 3、论述智力成果之无形性对知识产权保护的影响。（20 分）

二、案例分析题（共 70 分）

题述 1（20 分）

农业银行经人民银行批准向储户发行无记名但可以转让的定期存单（面值 100 元），该存单上明确记载“可转让，不挂失”字样。其中有一位残疾人用他在国营菜市场工作几十年的劳动收入 7000 元买了 70 张存单，银行的存款记录中明确记载了该人的姓名以及他所购存单的号码。不久残疾人家中失窃，丢失了全部存单。于是他到农业银行办理挂失。银行声称该种存单不挂失，但出于同情该银行通知各相关银行挂失了这 70 张存单。有一天，一人持有挂失存单中的其中 10 张来银行请求兑付，被银行拒绝。后经公安机关查实，该人就是窃贼。窃贼对盗窃事实供认不讳但声称另外 60 张存单已经不复存在。残疾人遂向农业银行请求兑付另外 60 张存单，银行拒绝，理由是没有足够的证据证明这 60 张存单不复存在，而这种存单又是可转让的有价证券，银行发出的存单上的权利没有时效限制。一旦将来有一天善意的存单持有人主张权利，银行势必蒙受损失。该残疾人以及众多同情者对银行的做法非常不满，认为银行记录中明确记载存款人就是该残疾人，存单号码也没有问题，而且公安机关已抓获了窃贼，银行还不向残疾人兑付就属于刁难了。当地报张以“何时还我血汗钱”为标题指摘银行的冷酷，在当地引起强烈的反响，后该残疾人诉请法院，请求依法判令该银行兑付 60 张存单。

问题：运用民法与商法不同价值取向的法理，分析本案的法律关系和应如何依法判决。

题述 2（20 分）

甲（女）与乙（男）于 1963 年登记结婚，婚后收养一子女，购买房屋一套。1996 年乙与比他小近 30 岁的丙相识，此后便一直在外租房公开同居生活，周围的群众都认为乙和丙是老夫少妻关系。2000 年，甲乙将夫妻共有的房产以 80 万元的价格出售，该款项一直存在银行，准备另行购买房屋。

考试完毕，试题和草稿纸随答题纸一起交回。

第 1 页 共 2 页

2008年初,乙因患肝癌住院治疗,丙去医院照顾乙,但遭到甲及其亲友的怒骂。2008年5月11日乙立下书面遗嘱,将其出售房屋所获款项的一半(40万元)、住房补贴金、公积金、抚恤金、手机一部合计约50万元的财产遗赠给“朋友”丙所有。13日,当地公证处对该遗嘱出具了公证书。15日,乙因病去世。乙的遗体火化前,丙偕同律师宣布了乙的遗嘱。甲感到十分震惊,双方再次发生争吵。当日下午丙诉至法院。原告诉称,原告与乙是朋友关系,乙立下公证遗嘱将价值约50万元的财产遗赠给原告,现在遗嘱生效,原告接受遗赠,但被告甲控制了全部财产,拒不给付,因此甲侵害了丙的财产权,现请求法院判令被告交付财产。

该遗产纠纷案诉至法院后,社会各界对该案十分关注,对于原告是否有权享有乙的财产,众说纷纭。如果丙取得遗产的所有权,有人认为这有悖于民法的公序良俗原则;如果丙不能取得遗产的所有权,有人认为这无异于剥夺了所有权人乙的处分权,也违背私权自治的民法精神。当地法院对本案十分慎重,在4次开庭后,认定遗嘱无效,做出了驳回原告诉讼请求的判决。宣判后,1500名旁听群众掌声雷动。

问题:分析本案中的法律关系,并对法院的判决进行评析。

题述3(30分)

根据以下给出的材料,以《对“山寨”现象的知识产权角度审视》为题,综合分析并展开论述。

(1)2008年被称之为“山寨”年。2009年全国政协委员提出了关于“山寨”问题的七条提案,引起了社会的广泛关注。从假冒、抄袭到“恶搞”,再到“山寨”文化现象,在不同的时期有不同的表现。“山寨”文化现象不仅在中国有,在美国也有“山寨”版的《纽约时报》,在印度有山寨版的《哈利·波特》,在越南还有山寨版的《还珠格格》。现代社会几乎无所不可“山寨”,以酷似周杰伦、刘翔、周华健等大牌明星的草根平民也做起了“山寨”广告,还有“山寨”版的《春晚》、“山寨”“鸟巢”等等。

(2)“山寨”大闹IT业。在横扫2G低端手机后,售价1000元以上的智能手机已经成了联发科的新目标。联发科正研发基于微软Windows Mobile 6.5操作系统的智能手机方案,准备近期推出。从“黑手机芯片之王”、“山寨手机芯片之王”,再到大陆国产品牌手机芯片供应商巨头,联发科的“芯路历程”正走到关键的转折点,目前联发科正准备从大规模打入全球手机一线品牌、拉低高端智能手机售价等路径突破,其梦想是能够比肩全球手机芯片巨头高通。

(3)2009年4月23日15时,国家知识产权局官员接受中国政府网专访,就“实施知识产权战略,提升知识产权创造、运用、保护和管理水平”与网友在线交流。

田力普:2008年6月5日,国务院颁布了《国家知识产权战略纲要》,提出知识产权战略是国家的重要发展战略……。关于“山寨”现象,我在国务院新闻发布会上已经讲过了(这种现象还是很复杂的,很难用一句话概括出来,但是可能大家有一个共同的认识——它是一种模仿文化)。这里我再补充一点,无论什么现象,有一点是最根本的,就是中国是一个法制国家,知识产权的法律是健全的,我们一定要形成尊重知识产权,崇尚创新,诚信守法,形成这样一种良好的文化氛围……。我觉得还是应该冷静的看待这种“山寨”现象。