

江西财经大学

2006年攻读硕士学位研究生入学考试试题

(C卷)

专 业：宪法学与行政法学、刑法学、诉讼法学、经济法学

考试科目：民法学、刑法学

重要提示：考生必须将所有答案写在答题纸上，本试题上的任何标记均不作判题依据

民法部分（共75分）

一、名词解释（每题3分，共15分）：

- 1、抗辩权 2、意思表示 3、不当得利 4、隐私权 5、合同法上的代位权

二、简答题（每题6分，共18分）：

- 1、简述现代侵权制度的变化与发展
- 2、简述我国合同法中有关标的物意外灭失风险负担的规则
- 3、简述不视为侵犯专利权的实施专利行为

三、论述题（每题10分，共20分）：

- 1、论物权法定主义
- 2、论我国新公司法中的出资制度（包括出资方式、时间、比例、责任制度等）

四、案例题（每题11分，共22分）：

（一）赵某孤身一人，因外出打工，将一祖传古董交由邻居钱某保管。钱某因结婚用钱，情急之下谎称该古董为自己所有，卖给了古董收藏商孙某，得款10000元。孙某因资金周转需要，向李某借款20000元，双方约定将该古董押给李某，如孙某到期不赎回，古董归李某所有。在赵某外出打工期间，其住房有倒塌危险，因此房与钱某的房屋相邻，如该房屋倒塌，有危及钱某房屋之虞。钱某遂请施工队修缮赵某的房屋，并约定，施工费用待赵某回来后由赵某付款。房屋修缮以后，因遇百年不遇的台风而倒塌。年末，赵某回村，因古董和房屋修缮款与钱某发生纠纷。请回答下列问题：

1. 钱某与孙某之间的买卖合同效力如何？为什么？
2. 孙某能否取得该古董的所有权？为什么？
3. 孙某将古董当给李某，形成何种法律关系？
4. 孙某与李某之间约定孙某到期不赎回，古董归李某所有，该约定效力如何？为什么？
5. 钱某请施工队加固赵某的房屋，这一事实在钱某和赵某之间形成何种法律关系？
6. 若赵某拒绝向施工队付款，施工队应向谁请求付款？为什么？
7. 赵某对钱某擅自出卖古董之行为，可提出何种之诉？

（二）国有企业川南商业大楼于1998年拟定改制计划：将资产评估后作价150万元出售，其中105万元出售给管理层人员（共4人），45万元出售给其余45名职工，将企业改制为

川南百货有限公司，注册资本 150 万元。该改制计划于同年 12 月经有关部门批准实施。原管理层人员宋某认购 45 万元，李某、王某、周某各认购 20 万元，其余职工各认购 1 万元。公司成立后，分别向各认购人签发了出资证明书。公司设立股东会、董事会、监事会，宋某任公司董事长兼总经理，李某、王某为公司董事，周某任监事会主席兼财务负责人。

2001 年，公司召开董事会，决定将注册资本增加为 300 万元，周某列席了董事会，并表示同意。会后，董事会下发文件称：本次增资计划经具有公司 2/3 以上表决权的股东表决通过，可以实施。同年 4 月，公司注册资本增加为 300 万元。增加部分的注册资本除少数职工认购了 30 万元外，其余 120 万元由宋某、周某、李某、王某平均认购，此次增资进行了工商登记。同年 10 月，王某与其妻蓝某协议离婚，蓝某要求王某补偿 25 万元。王某遂将其所持股权的 50% 根据协议抵偿给蓝某，董事会批准了该协议。

2003 年 5 月，川南公司因涉嫌偷税被立案侦查。侦查发现：除王某外，宋某、周某、李某在 1998 年改制时所获得的股权均是挪用原川南商业大楼的资金购买，且 2001 年公司增资时，宋某、周某、李某、王某四人均未实际出资，而是以公司新建办公楼评估后资产作为增资本，并分别记于个人名下。同时查明，偷税事项未经过股东会讨论，而是董事会为了公司利益在征得周某同意后决定实施的。后法院判决该公司偷税罪成立，判处公司罚金 140 万元，宋某等亦分别被判处相应的刑罚。

问题：

1. 宋某、周某、李某、王某在 1998 年改制时所取得的股权是否有效？为什么？
2. 川南公司的管理机构设置及人事安排是否合法？为什么？
3. 川南公司董事会的增资决议和公司的增资行为是否有效？为什么？
4. 蓝某可否根据补偿协议获得王某所持股权的 50%？为什么？
5. 川南公司因被判处罚金所造成的 140 万元损失，应由谁承担赔偿责任？为什么？

刑法部分（共 75 分）

一、名词解释（每小题 3 分，共计 15 分）

- 1、刑事责任 2、法条竞合 3、教唆犯 4、招摇撞骗罪 5、贪污罪

二、简答题（每小题 10 分，共计 30 分）

1. 试论特殊自首的成立条件及其与一般自首的区别。
2. 试述组织、领导、参加黑社会性质组织罪的概念和主要特征。
3. 试论作为义务在不作为犯罪中的地位及其来源。

三、论述题（20 分）

论述犯罪的一般概念与犯罪构成。

四、案例分析（10 分）

甲见乙旁有一摩托车(乙尚未发动),怀疑是偷来的,便装作认识乙问道:“你到哪里去?”乙以为甲是车主,弃车而逃。甲见四周无人,便欲据为己有,驶出一段距离后,被追来的车主抓获归案。

问:此案应如何定性?(要求回答是否成立犯罪及在成立犯罪的基础上属于什么样的犯罪形态。)