

江西财经大学

2007 年攻读硕士学位研究生入学考试试题

(A 卷)

专 业：民商法学

考试科目：商法、知识产权法

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

一、名词解释（每小题 3 分，共 21 分）

- 1、商法人 2、累积投票制 3、破产原因 4、保险代理人
5、服务商标 6、首次销售 7、邻接权

二、简答题（每小题 8 分，共 40 分）

- 1、简述一人有限责任公司的概念、特点。
2、票据的伪造的概念及其法律效果。
3、保险代位权的概念、特点及适用范围。
4、简述实用新型专利及与发明专利的区别。
5、简述知识产权与物权的区别。

三、法条理解与分析（每小题 10 分，共 20 分）

1、我国新《公司法》第十六条第一款规定：“公司向其他企业投资或者为他人提供担保，按照公司章程的规定，由董事会或者股东会、股东大会决议；公司章程对投资或者担保的总额及单项投资或者担保的数额有限额规定的，不得超过规定的限额。”

问题：

- (1) 上述法条的含义是什么？
(2) 与修改前的《公司法》的有关规定相比，该法条的主要变化是什么？
(3) 请结合商事能力的有关理论对该种变化主要原因进行分析。
2、从权利义务的角度，谈《中华人民共和国专利法》第十五条：“专利权人有权在其专利产品或者该产品的包装上标明专利标记和专利号。”

四、论述题（第 1 题 20 分，第 2 题 15 分，共 35 分）

- 1、请结合我国新《公司法》的有关规定，就商事自由化以及商事自由化与民法典的制定谈谈你的认识。
2、论著作权集体管理组织与著作权人之间法律上的关系。

五、案例分析题（第 1、2 题各 12 分，第 3 题 10 分，共 34 分）

1、2001 年 12 月 30 日，一国有企业经改制设立了某有限责任公司，汤某出资 5 万元成为该公司股东之一，持有该公司 1.67% 的股份。2003 年 10 月 12 日上午，某公司召开股东会临时会议，汤某经公司通知未参加临时会议，股东会临时会议决定修改公司章程。修改后的公司章程第 11 条规定“公司成立一年后，经公司董事会半数以上同意，股东之间可以相互转让其全部或部分出资。股东退休且离开工作岗位、调动、自动离职、协议解除劳动合同、终止劳动合同、辞职、除名、开除或其他特殊情况离开本公司，其全部出资必须转让给公司股东，无受

让人的由全体股东认购。”修改后的公司章程经代表 2/3 有表决权的股东同意通过，并经盐城市某工商行政管理局核准备案。2003 年 10 月 20 日，汤某与某公司协议解除劳动合同。2003 年 10 月 26 日，某公司董事会根据《公司章程》第 11 条和股东会决议，决定将汤某的出资由公司股东陈某受让。2003 年 10 月 28 日，某公司通知汤某办理退款手续。事后，经多次协商未果，汤某向法院提出诉讼，诉请法院依法确认某公司强行转让汤某的股权行为违法。某公司董事会则认为，强制汤某转让出资的行为是根据公司章程的有关规定进行的，这一行为并不违反法律的强制性规定，属有效法律行为。

问题：

- (1) 应如何理解公司章程的性质？
- (2) 本案中对公司章程的修改是否符合法律规定的程序？
- (3) 你认为汤某的诉讼请求应否得到法院的支持？为什么？

2、2003 年 3 月，某厂 50 岁工人甲因患胃癌（其亲属未将真实病情告诉本人）住院治疗，手术后出院在家休养。8 月，甲邻居乙去保险公司办理投保手续，即委托乙代其向本市某保险公司提出参加“简易人身保险（甲种）”的申请。乙代甲填写时，“健康状况”一栏未填写。保险公司的承办人员也未按规定进行核实，便准予投保。甲拿到保险单后，每月按期交纳保险费 1 元。2004 年 6 月，甲旧病复发，经治疗无效死亡。甲的养女丙以指定受益人身份到保险公司请求给付保险金。保险公司在审查丙提交的有关证明时发现，甲的死亡病史上载明，甲在投保时已患癌症，不符合“简易人身保险（甲种）”的规定为由，拒绝给付保险赔偿金，双方因此而发生争议。

问题：

- (1) 乙某在为甲办理投保时，未能将甲的身体健康状况如实告诉保险公司，是否符合法律的规定？为什么？
- (2) 保险公司的承办人员未能按规定对甲的身体健康状况进行核实，是否存在过错？为什么？
- (3) 保险公司在了解到甲的身体健康状况后是否有权解除合同？为什么？
- (4) 本案应如何处理？

3、1995 年 4 月，中国广州某公司开始向意大利申请“欧莱玛”商标注册，意大利商标主管机关同年 6 月收到该公司的申请。1999 年 9 月，该公司又向法国提出商标注册申请，法国商标主管机关于同年 11 月收到该公司的注册申请以及要求优先权的申请。同年 10 月 20 日，该公司收到意大利商标主管机关的驳回注册的裁定书。

1995 年 10 月 5 日，法国巴黎某公司向法国商标主管机关于同一种商品上提出“欧莱玛”商标注册。

问题：

- (1) 中国广州某公司是否享有优先权？请说明理由。
- (2) 法国巴黎某公司向法国商标主管机关的申请，是否能被获准？请说明理由。