

# 杭 州 师 范 大 学

## 2011 年招收攻读硕士研究生入学考试试题

考试科目代码： 720

考试科目名称： 民法

- 说明：1、命题时请按有关说明填写清楚、完整；  
2、命题时试题不得超过周围边框；  
3、考生答题时一律写在答题纸上，否则漏批责任自负；  
4、  
5、

### 一、概念辨析（每小题 10 分，共 60 分）

- 1、普通合伙和有限合伙
- 2、狭义的无权代理和无因管理
- 3、错误和欺诈
- 4、交付对抗主义和交付要件主义
- 5、债的抵销和债的免除
- 6、继承权的放弃和继承权的丧失

### 二、简答题（每小题 20 分，共 60 分）

- 1、简述法人机关的概念和特征。
- 2、论民法基本原则及其功能。
- 3、简述我国《侵权责任法》规定的不承担责任和减轻责任的情形。

杭州师范大学硕士研究生入学考试命题纸

三、案例分析 (30 分)

1999 年 3 月, 原告靳某盗走被告常某价值 1840 元的天马牌二轮摩托车一辆, 经人介绍后, 以 500 元的价格卖给案外人, 原告实得 300 元。后被告偶然发现其丢失的摩托车, 即向公安机关报了案。在公安机关没有对原告采取强制措施以前, 经双方亲属说合, 原、被告双方愿意私了, 并签订了私了协议, 约定: 原告付给被告 3000 元, 被告到公安机关撤回报案。但被告收到 3000 元后, 没有到公安机关撤回报案; 同年 7 月 9 日, 原告被公安机关予以刑事拘留, 后被某市人民法院判处有期徒刑九个月; 并处罚金 1000 元。原告在刑满释放后要求被告返还 3000 元未果, 遂起诉至某市人民法院, 要求判令被告返还不当得利款 3000 元。

被告常某答辩称: 原告盗走我的摩托车在 3 个月后被追回, 已损坏得不成样子。这 3000 元应抵我的损失。不同意原告的诉讼请求。

法院经审理确认上述事实。认为: 依照国家法律规定; 任何单位和个人发现犯罪, 都有义务向司法机关报案或者举报。原告为逃避法律追究与被告签订的私了协议显然违反了法律, 也违反了社会公共利益, 且系双方故意行为, 故认定协议无效。原告以不当得利要求被告返还 3000 元, 然而不当得利之债的债权本应具有合法性, 但本案中原原告所实施的给付行为违反了法律和社会公共利益, 其不应享有不当得利之债的债权, 对原告的请求应予驳回, 并对双方非法所得予以收缴。依照《中华人民共和国民事诉讼法》第五十八条第一款第(五)项及第一百三十四条第三款的规定, 该院于 2001 年 4 月 15 日作出如下判决:

一、原、被告双方订立的协议无效;

二、驳回原告的诉讼请求;

同时, 法院下达两份民事制裁决定书, 对被告常某取得的 3000 元予以收缴; 并对原、被告各处以罚款 500 元。

问题: 请对本案中私了协议和被告收取 3000 元的行为的性质, 以及判决的结果进行分析。

