

2011 年硕士研究生招生考试题签

(请考生将题答在答题册上, 答在题签上无效)

科目名称: 民法学、商法学

第 1 页 共 3 页

一、名词解释(30 分)

1. 民事责任(3 分)
2. 转质权(3 分)
3. 公信原则(3 分)
4. 共同加害行为(3 分)
5. 留置权(3 分)
6. 商事法律关系主体(3 分)
7. 商事信托(3 分)
8. 票据的抗辩切断(3 分)
9. 证券登记结算机构(3 分)
10. 破产抵销权(3 分)

二、简述题(40 分)

1. 特别诉讼时效(5 分)
2. 债的担保与反担保(5 分)
3. 侵权责任的观念及法律特征(5 分)
4. 遗赠与遗嘱继承的区别(5 分)
5. 票据保证人的责任(5 分)
6. 《公司法》对一人公司的特别规定(5 分)
7. 商号权的特征(5 分)
8. 保险受益人的概念和特征(5 分)

三、论述题(40 分)

1. 试论情势变更原则适用的条件和效果(20 分)
2. 试论商号出借及其法律责任(20 分)

四、案例分析题(40 分)

案例一(10 分)

赵、钱、孙、李四人决定投资设立一普通合伙企业, 并签订了书面合伙协议。内容如下:

①赵以货币出资 10 万元, 钱以实物折价出资 8 万元, 经其他三人同意, 孙以劳务折价出资 6 万元, 李以货币出资 4 万元;

②赵、钱、孙、李按 2: 2: 1: 1 的比例分配利润和承担风险;

③由赵执行合伙企业事务, 对外代表合伙企业, 其他三人均不再执行合伙企业事务, 但签订大于 1 万元的销售合同应经其他合伙人同意。合伙协议中未约定合伙企业的经营期限。

合伙企业存续期间, 发生下列事实:

(1) 赵擅自以合伙企业的名义与红天公司签订了销售合同, 红天公司不知道合伙企业对赵的权限限制。钱获

知后,认为该合同不符合合伙企业利益,经与孙、李商议后,即向红天公司表示对该合同不予承认,因为合伙协议规定赵无单独与第三人签订此类销售合同的权利。

(2)李提出退伙,其退伙并不给合伙企业造成任何不利影响。合伙人李与其他合伙人进行结算后,撤资退伙。于是,合伙企业又接纳周入伙,周出资4万元。李退伙后,合伙企业的债权人绿光公司就合伙人李退伙前发生的债务24万元要求合伙企业的现合伙人赵、钱、孙、周和退伙人李共同承担连带赔偿责任。李以自己已经退伙为由,拒绝承担清偿责任;周以自己新入伙为由,拒绝对其入伙前的债务承担清偿责任。

(3)赵为了改善企业的经营管理,独自决定聘任田某担任该合伙企业的经营管理人员,并以合伙企业名义为蓝海公司提供担保。

(4)合伙人钱在与黄河公司的买卖合同中,无法清偿黄河公司的到期债务8万元。黄河公司向人民法院提起诉讼,人民法院判决黄河公司胜诉。钱拒绝履行判决中确定的义务,黄河公司向人民法院申请强制执行钱在合伙企业中的全部财产份额。

请根据上述案情回答下列问题:

(1)赵以合伙企业名义与红天公司所签订的销售合同是否有效?为什么?(2分)

(2)李的主张是否成立?为什么?如果李向绿光公司偿还了24万元的债务,李可以向哪些当事人追偿?追偿的数额是多少?(2分)

(3)周的主张是否成立?为什么?(2分)

(4)赵聘用田某担任合伙企业的经营管理人员及为蓝海公司提供担保的行为是否合法?为什么?(2分)

(5)合伙人钱被人民法院强制执行其在合伙企业中的全部财产份额后,合伙企业决定对钱进行除名,合伙企业的做法是否符合法律规定?为什么?(2分)

案例二(10分)

2004年8月,某市食品加工厂与某儿童食品厂合并,改组为某食品有限公司(以下简称食品公司)。食品公司注册资本为5000万元。2004年12月,食品公司经会计事务所验资,净资产额为5500万元,全年利润总额140万元。2005年2月,公司董事会通过了发行债券的提议。2005年3月15日,食品公司召开临时股东大会,专门讨论发行债券问题。有的股东在会上提出,公司至2004年底,净资产额只有5500万元人民币,达不到《公司法》有关净资产额的要求。肖某向股东解释道,由于国家信贷控制严格,公司无法获得贷款。如得不到充足资金,将会对生产能力、公司利润及股东红利产生不利影响,到会股东看到发行债券有利于公司,就作出了批准公司发行1000万元人民币债券的决议。

为了规避《公司法》规定的发行债券条件的限制,2006年6月,该食品公司又通过不正当的手段聘请某会计事务所对本公司的资产进行评估。评估结果认定公司净资产为6200万元,并出具了资产评估报告。2006年6月25日,食品公司向国务院证券管理部门递交了申请发行公司债券的报告,并提交了相关文件,获准发行1000万元公司债券。

2006年8月4日,食品公司以某投资公司为债券承销机构,在当地报纸上发出债券承销通知。2006年8月30日,国务院证券部门接到举报后,对食品公司采取欺骗手段获准发行公司债券的行为进行了查处。根据上述案情回答下列问题:

1)该食品公司董事会发行公司债券的决议是否合法?为什么?(2分)

2)该食品公司股东会议通过债券发行的决议是否合法?为什么?(2分)

3)该食品公司、某会计事务所对债券发行应负何种法律责任?(3分)

4)某投资公司能否作为债券承销机构?在本案中应负何种法律责任?(3分)

案例三(10分)

某厂女工王某于1996年6月22日为贺某投保(贺某与王某为婆媳关系)。经贺某同意后购买10年期简易人身保险15份,指定受益人为贺某之孙、王某之子甲,时年12岁。保险费从王某的工资中扣缴。缴费1年零8个月,王某与贺某之子乙离婚,法院判决甲随乙共同生活。离婚后王某仍自愿按月从自己工资中扣缴这笔保险费,从未间断。1999年2月20日,被保险人贺某病故,4月王某向保险公司申请给付保险金。与此同时,乙提出被保险人是其母亲,指定受益人甲又随自己共同生活,应由他作为监护人领取这笔保险金。

王某则认为投保人是她，缴费人也是她，而且她是受益人甲的母亲，也是甲合法的监护人，这笔保险金应由她领取。保险公司则以王某因离婚而对贺某无保险利益为由拒绝给付保险金。

问题：

- (1) 王某要求给付保险金的请求是否合理？为什么？（2分）
- (2) 乙要求给付保险金的请求是否合理？为什么？（2分）
- (3) 保险公司拒付的理由是否成立？为什么？（3分）
- (4) 本案应当如何处理？为什么？（3分）

案例四（10分）

沈阳机床三厂是一国有企业，该厂被债权人申请破产，人民法院受理了申请，并指定管理人，法院依法宣告其破产，企业破产时管理的财产和债权人申报的债权情况如下：

(1) 企业破产时经营管理的财产评估变现价值如下：

- ① 第1号房产价值3000万元，全部用于对A银行的债务抵押；
- ② 第2号房屋价值1600万元，属于租用B公司的房屋；
- ③ 对外投资1400万元；
- ④ 专利评估作价700万元；
- ⑤ 宏远机械厂对B公司拥有债权1900万元；
- ⑥ 破产案件受理之日前6个月破产企业主动放弃对G公司的到期债权1000万元。

(2) 债权人申报的债权情况如下：

- ① A银行对该破产企业发放3年贷款，本金2000万元，年利率10%。到期应计利息共600万元，尚有1年到期；
- ② B公司拥有到期债权7000万元；
- ③ C公司因为破产企业担保，替破产企业偿还债务本息共3500万元；
- ④ D公司因管理人解除合同造成损失1400万元；
- ⑤ 欠税务机关税收罚款900万元。

请回答如下问题：

- (1) 该破产案件中哪些属于别除权，金额为多少？（3分）
- (2) 该破产案件中哪些属于抵销权，金额为多少？（2分）
- (3) 该破产案件中哪些属于取回权，金额为多少？（2分）
- (4) 破产费用包括哪些？（3分）