

205

北京工商大学

2005 年攻读硕士学位研究生入学考试试题

考试科目： 民事法 (A) 共 5 页(答案必须写在答题纸上，写在试卷上无效)

第一部分 110 分

一、任意项选择题（每题 2 分，共 30 分，多选、少选、错选均不得分）

1、甲乙丙经协商共同成立顺发搬家有限责任公司，甲为董事长，乙任业务经理，丙为财务负责人。在一次搬运的过程中，公司员工丁、戊不慎将客户己窗台上的一盆花碰落，恰好砸在行人庚的头上，庚因此支付医疗费及其他费用 10 万元。对该费用的承担，各方当事人发生争议，下列表述中，正确的是（ ）。

- A、应由丁、戊负连带偿还责任
- B、应由甲乙丙负连带偿还责任
- C、应由己承担全部偿还责任
- D、应由顺发搬家有限公司承担偿还责任

2、村民陈某在耕田时拣到一头牛，并牵回家饲养，同时等待牛的主人来认领。半个月后，因陈某向李某借钱 1000 元，李某不知牛系陈某所拣，遂要求陈某用牛作为质押担保其按时还款。陈某即将该牛质押给李某。因陈某到期无力还款，李某将牛卖给邻村王某，用所得价款偿还借款。原来牛是邻村张某的，张某在王某家见到该牛，认为是自己的牛，要求王某返还，因此，发生纠纷。对此，下列说法中，正确的有（ ）。

- A、陈某拣到牛并饲养的行为为无因管理
- B、李某能够取得该牛的质权，理由为善意取得
- C、王某能够取得该牛的所有权，理由为善意取得
- D、王某应将该牛返还给张某

3、甲向乙借款 20 万元，乙要求提供担保，甲遂以自有的汽车一辆设定抵押，同时委托好友丙用自有的汽车设定抵押。均办理了抵押登记。后甲经乙同意，将 20 万元债务转移给了丁，并通知了丙，丙未予答复。因甲、丁到期无力还款，乙要求行使抵押权。对此，下列表述中，正确的有（ ）。

- A、甲将债务转移给了丁，未经丙同意，债务转移无效
- B、甲将债务转移给了丁，经过乙同意，债务转移有效

C、甲将债务转移给了丁，丙对该债务不承担担保责任

D、甲将债务转移给了丁，甲对该债务不承担担保责任

4、甲企业与乙银行签订借款合同，借款金额为10万元，借款期限为1年，由丙企业作为借款保证人。合同签订3个月后，甲企业因扩大生产规模急需资金，遂与乙银行协商，将贷款金额增加到15万元，借款期限延长到2年，甲企业和乙银行通知了丙企业，丙企业未予答复。后甲企业到期不能偿还债务。对此，下列表述中，正确的有（ ）。

A、丙企业对10万元借款承担保证责任，对增加的5万元借款不承担保证责任

B、丙企业对全部15万元借款均承担保证责任

C、丙企业对增加的5万元借款不承担保证责任，因为甲乙变更合同条款未经其同意

D、丙企业对全部15万元借款不承担保证责任

5、甲与乙签订一份钢材买卖合同，合同约定：甲应先向乙交付钢材。甲如约向乙交付钢材，但钢材的含硫量、含炭量严重超标，为此双方发生纠纷。乙采取下列措施中，正确的是（ ）。

A、主张先履行抗辩权 B、主张合同解除权

C、主张违约责任请求权 D、上述三权利择一行使

6、甲从商场买回一个高压锅，在使用时发生爆炸，经查，是高压锅质量存在问题引起。甲为此花去医药费1000元。对高压锅的损失和医药费的承担，下列表述正确的是（ ）。

A、甲可向商场主张违约责任

B、甲可向商场主张侵权责任

C、甲可向生产商主张侵权责任

D、甲可要求商场和生产商承担连带责任

7、甲与乙签订一份房屋买卖合同，乙付款但未办理房屋过户手续。此时，甲的债权人丙向甲主张债权，但甲无力还款，于是，丙向人民法院申请查封该房屋。对此，下列表述正确的是（ ）。

A、房屋买卖合同有效 B、乙对该房屋享有所有权

C、支持丙的请求 D、不支持丙的请求

8、刘某从甲家具公司购买发票上称为橡木的沙发一组，一年半后，经友人告知，该沙发其实为橡胶木，一字之差，价钱相差甚远。经鉴定，果然如此。刘某遂要求甲家具公司退货赔款。对此，下列表述中，错误的是（ ）。

A、本案中，甲家具公司实施了欺诈行为

B、本案中，刘某与甲家具公司所签订的合同为可撤销合同

C、本案中，刘某请求撤销合同的除斥期间已过，刘某只能主张违约责任

D、本案中，刘某有权主张甲家具公司退一赔一

9、王甲系桂花村村民，经与桂花村村委会协商，承包了该村委会 20 亩河滩地（非四荒地），在上面种植果树。双方签订的承包合同约定，承包期限为 15 年，王甲每年向村委会交纳承包款 200 元，并约定不得改变土地用途。合同订立后，当地人民政府还向王甲颁发了土地承包经营权证。5 年后，由于果树开始收获，村委会中有人提议，应该将该 20 亩地收回，由村里经营。因此，双方发生争议。对此，下列表述正确的是（ ）。

- A、王甲对该土地享有的承包经营权自颁发土地承包经营权证之日起生效
- B、若王甲欲将该土地承包经营权转让，应取得桂花村村委会的同意
- C、由于承包期未到，桂花村村委会在任何情况下均不得将该承包地收回
- D、王甲有权将该土地承包经营权及其上的果树设定抵押

10、甲向乙借款 20 万元，甲的朋友丁为甲的借款作保证人，丁与乙签订了保证合同。但乙仍不放心，甲又请求其朋友丙以自己持有某上市公司的股票（时值 10 万元）为甲作了质押担保，并与乙签订书面合同，在证券登记机构办理了出质登记。丙、丁并未约定各自所担保的债权范围。后甲到期无力还款，乙欲主张权利。经查，因股票价格上涨，丙所持股票现在的市场价值为 20 万元。对此，下列表述正确的是（ ）。

- A、乙应先就丙所持有的股票主张质权，不足部分再向丁主张保证责任
- B、乙只能对丙主张 10 万元的质权，对股票增值部分不享有质权
- C、乙既可以向丙主张股票现值的质权，也可以向丁主张承担保证责任
- D、乙应先向丁主张承担保证责任，不足部分再向丙主张质权

11、朱某进超市购物，将装有文件资料、司法考试用书及文具的挎包存放于超市存包处，后领包时发现包已遗失，索赔时该超市以“存包处《存包须知》明示：无论存包者是否申明物件的价值，若遗失，每件酌情补偿 5 至 10 元”为由，只愿意赔 10 元。另悉，该《须知》贴在存包窗口上，十分醒目。双方为此发生纠纷。对此，下列表述中，正确的是（ ）。

- A、超市须知为格式条款，并已订入存包保管合同，为有效条款，故超市仅负责赔偿 10 元
- B、超市须知为格式条款，因未特别提醒朱某注意，并未订入合同，不具有效力
- C、超市须知为格式条款，虽提醒朱某注意，因极不公平，为无效条款
- D、超市须知为格式条款，但未提醒朱某注意，为故意隐瞒与订立合同有关的重要事实，超市应负缔约过失责任

12、钱财为新世纪化肥厂的采购员，其受该化肥厂的委托持空白合同书和空白支票前往河边编织袋厂采购 50 万条编织袋。钱财发现该编织袋厂的编织袋存在严重的质量问题，编织袋厂亦观察到钱财不想购买该厂的编织袋，但又不愿意放弃这一大单生意，于是，对钱财许以高额回扣，每条编织袋回扣高达 40%。钱财心中一想，这单买卖自己能挣 25 万。于是，便与河边编织袋厂签订合同，并按合同约定

定支付了全部款项。河边编织袋厂按合同约定将编织袋送往新世纪化肥厂。新世纪化肥厂验货时发现编织袋存在严重质量问题，便拒绝收货，为此，双方发生纠纷。对本案合同的效力，下列表述中，正确的是（ ）。

- A、合同无效，理由是当事人以合法形式掩盖非法目的
- B、合同无效，理由是当事人恶意串通，损害第三人利益
- C、合同有效，理由是表见代理订立合同有效
- D、合同可撤销，理由是合同显失公平

13、1974年1月1日晚张某被人打成重伤。经过长时间的访查，于1993年6月30日张某掌握确凿的证据证明将其打伤的是李某。这时，张某应在什么时候之前向李某提出要求赔偿的请求？

- A 1994年1月1日
- B 1994年6月30日
- C 1995年6月30日
- D 1995年1月1日

14、张某有四个孩子，哪些丧失了继承权？（ ）

- A 张甲故意杀害张某
- B、张乙因张甲杀害张某而将张甲打成重伤
- C、张丙因争夺遗产而杀害张乙，但未遂
- D 张丁不尽赡养义务，并经常虐待张某，曾将张某的腿打成骨折

15、某工厂工人刘某外出嫖娼，被公安机关查获。刘某冒用同厂工人王某的名义接受了罚款处罚，后公安机关通告该工厂，该工厂工人纷纷议论王某嫖娼的事情。刘某的行为侵犯了王某的何种权利？

- A 名誉权
- B 姓名权
- C、荣誉权
- D、名称权

二、论述题（每题25分，共50分）

- 1、论侵权法上过错责任原则。
- 2、论动产所有权的善意取得。

三、案例分析题（本题30分）

枫叶服装有限公司采用进口面料和引进的进口设备独家设计出枫叶牌服装。公司业务员将该服装样品送到绿岛商场，商场进货人员看货后表示满意，愿意从枫叶服装有限公司购进此种服装2000套，但该公司存货只有500套，双方签订如下合同：由枫叶服装有限公司在15日内备齐2000套服装，货款总计200万元，商场在订立合同后5日内预付货款50万元，于交货后15日内支付剩余货款，任何一方违约，应支付违约金50万元，并赔偿全部损失。根据民法原理、合同法、担保法，回答下列问题。

1、本案中，枫叶公司与绿岛商场签订的合同是什么性质的合同？

- 2、设在商场支付预付款前两天，绿岛商场得知枫叶公司由于员工不小心失火，厂房被焚毁，有可能无法按期交货，则商场可采取哪些法律救济手段，且说明理由。
- 3、设枫叶公司生产出服装后，由于双方对于服装交货地点和运输费用没有约定而发生争执，该交货地点和运输费用无法达成补充协议的，应如何处理？为什么？
- 4、设枫叶公司生产出服装后，委托顺达运输公司将服装运输到绿岛商场所在地交货。顺达公司在运输途中，因发生不可抗力事件致使货物灭失。对此损失，应由谁承担？且说明理由。
- 5、设枫叶公司为了赶制服装，将 100 套服装的加工交给恒通公司完成。后由于该 100 套服装不符合合同约定的质量而与绿岛商场发生争议。请问：枫叶公司与恒通公司的合同为何种性质的合同？绿岛商场可向谁追究违约责任？且说明理由。
- 6、设由于枫叶公司交付的 100 套服装质量不符合合同约定，绿岛商场出售服装后因顾客退货而遭受损失 10 万元。对此，请问：绿岛商场可否解除整个合同？其要求枫叶公司支付违约金 50 万元，人民法院应否支持？且说明理由。
- 7、设绿岛商场预先支付的 50 万元系定金，后枫叶公司交付的 100 套服装存在质量问题，给绿岛商场造成 10 万元损失，合同并且约定违约金 50 万元。此时，违约金和定金应如何处理？
- 8、设绿岛商场为了支付 200 万元货款，向银行贷款，并以自身的商场进行抵押，且办理了抵押登记。后绿岛商场因搬迁，将原绿岛商场整体转让给华威公司，并办理了产权过户手续。因绿岛商场无力还款，引起纠纷。试问：华威公司能否取得绿岛商场的房屋所有权？银行能否对原绿岛商场房屋主张抵押权？且说明理由。
- 9、设枫叶公司为赶制服装，租赁了东风公司的厂房，未经东风公司同意，对该厂房进行了结构性改造。租赁期满，东风公司要求枫叶公司恢复原状，为此引起纠纷。试问：枫叶公司擅自对厂房进行结构性改造，应如何定性？东风公司的请求，应否支持？且说明理由。

第二部分（40 分）

一、论述题（20 分）

试述第二审人民法院审理上诉案件的特点。

二、案例分析（20 分）

A 市的个体工商户甲某挂靠在 B 市天平公司名下，并以该公司的名义对外进行经营活动。2000 年 8 月甲某在 C 市参加经贸会，因未带天平公司的合同专用章，便借用 D 市华兴公司的合同专用章，与 E 市的某玩具公司签订了一份购买 2000 辆玩具车的购销合同，合同约定由买方到卖方处提货。甲某提货时以天平公司的名义支付了 6 万元的货款，还欠玩具公司 4 万元，后甲某未再付剩余的款项，玩具公司为此提起诉讼。一审判决后，被告不服提起上诉，在上诉审理中，提出反诉，要求玩具公司承担因玩具质量问题而造成的损失。根据案情，分析并回答以下问题：

1. 玩具公司可以谁作为被告起诉，为什么？
2. 哪些人民法院享有此案件的管辖权，为什么？
3. 二审法院对被告（上诉人）提出的反诉应如何处理。

二审法院是否可以对本案采取书面审理方式径行作出判决，为什么？