

司法考试历年试题解析：民事法(四) PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

https://www.100test.com/kao_ti2020/264/2021_2022__E5_8F_B8_E6_B3_95_E8_80_83_E8_c67_264978.htm 四、案例分析题：

（2002年）四、（本题10分）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？答：钱某与孙某之间的买卖合同效力待定。因为钱某对于古董无处分权，属于出卖他人之物。本题考出卖他人之物的效力。《合同法》第51条规定：“无处分权的人处分他人财产，经权利人追认或者无处分权的人订立合同后取得处分权的，该合同有效。”2.孙某能否取得该古董的所有权？为什么？答：孙某能取得古董所有权。因为孙某是善意买受人，依据善意取得制度获得古董所有权。本题考善意取得制度。一般认为，善意取得的要件是：标的物为动产；受让人有偿取得动产；受让人自无处分权人处取得动产；受让人取得动产为公然与善意；标的物依所有人的意思由无权处分人占有。3.孙某将古董当给李某，形成何种法律关系？答：

孙某将古董当给李某，形成质押法律关系。本题考质押。考生可能容易将其与典权混淆，质押与典权的区别大致是：前者的标的为动产（或法定权利），后者标的一般是不动产；质权是担保物权，其目的在于以质押物的交换价值来担保债务履行，质权人无权对质物进行使用收益，典权虽亦有担保功能，但典权人能够对典物使用收益，具有用益物权的特性。

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？答：孙某与李某之间约定孙某到期不赎回，古董归李某所有的约定无效。因为该约定违反担保法中质押禁止的规定。《担保法》第66条：“出质人和质权人在合同中不得约定在债务履行期届满质权人未受清偿时，质物的所有权转移为质权人所有。”

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？答：在钱某和赵某之间形成无因管理之债的关系。本题考无因管理。《民法通则》第93条规定：“没有法定的或者约定的义务，为避免他人利益受损失进行管理或者服务的，有权要求受益人偿付由此而支付的必要费用。”

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？答：钱某，因为钱某与施工队是承揽合同的双方当事人，合同权利义务的承受者。本题考涉他契约义务的履行。《合同法》第65条规定：“当事人约定由第三人向债权人履行债务的，第三人不履行债务或者履行债务不符合约定，债务人应当向债权人承担违约责任。”

7.赵某对钱某擅自出卖古董之行为，可提出何种之诉？答：赵某对钱某擅自出卖古董的行为，可基于保管合同，提出违约之诉；也可基于对古董的所有权，提出侵权之诉。但只能择一行使。本题考违约损害赔偿请

求权与侵权损害赔偿请求权的竞合。钱某违反保管合同，构成违约；钱某出卖赵某古董，构成侵权。

五、（本题10分）

新疆兴都公司将五百包长绒棉通过铁路运至郑州准备出售，委托郑州的伏牛公司将棉花存放于当地仓库，并约定在棉花出售后按售价比例给伏牛公司提成。伏牛公司将棉花存放于郑州北营仓库，并将仓单的复印件、发票等凭证寄回给兴都公司。半月后，兴都公司找到买家某纺织厂，双方签订了五百包长绒棉的买卖合同。合同约定先由纺织厂交付总价额50%的价金，兴都公司收到该款后将委托伏牛公司把全部货物的仓单背书给纺织厂，纺织厂在提货并验收以后一个月内付清余款。过了首付款的约定期限多日，兴都公司仍未收到纺织厂的首付款，却打听到一个消息，该纺织厂因严重亏损将被其他企业收购。兴都公司立即致电伏牛公司，没有兴都公司的书面确认通知书，不得将棉花的仓单交给任何人。数日后纺织厂派人到伏牛公司取棉花仓单，并出示了与兴都公司的买卖合同和由某银行签发的付款保证书。伏牛公司见到合同及付款保证书，就将仓单背书给纺织厂，在纺织厂取完货给了回执后，就急急向兴都公司要提成。兴都公司立即回了个电传：没发给你们书面确认书怎么就随便放货，他们首付的钱还没给呢，如果这笔钱要不回来就要你们赔偿！

根据以上案情，请回答下列问题并简要说明理由。

1.兴都公司与纺织厂买卖合同约定的是哪种类型的交付，所交付棉花所有权从什么时候起转移？

答：兴都公司与纺织厂买卖合同约定的是拟制交付。棉花所有权自伏牛公司在仓单上背书并经保管人签字或盖章并转移给纺织厂时转移。

2.在纺织厂提交付款保证书并请求交付时，兴都公司有何理由拒绝向纺织厂交付

货物？答：兴都公司可以行使先履行抗辩权拒绝向纺织厂交付货物。100Test 下载频道开通，各类考试题目直接下载。详细请访问 www.100test.com