

2009年法硕指导：民法学精选试题解析五十三法律硕士考试
PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

https://www.100test.com/kao_ti2020/547/2021_2022_2009_E5_B9_B4_E6_B3_95_c80_547440.htm

1. 当事人就履行地点约定不明确，如果是给付金钱，履行地点应当是()。 A. 给付金钱一方所在地 B. 接受给付金钱一方所在地 C. 合同签订地 D. 合同标的物所在地 【答案】B 【考点分析】

本题考查的知识点是合同履行的地点。合同履行地点是指债务人履行债务、债权人接受履行的地点。在约定的履行地点履行合同，是适当履行，从而消灭债务，在非履行地点履行则不能发生债消灭的效力。

当事人可以约定履行地点、没有约定时，根据法律或交易习惯确定。如果当事人发生合同纠纷，履行地点可以作为法院管辖的依据。《合同法》第62条第(三)项规定，履行地点不明确，给付金钱的，在接受货币一方所在地履行；交付不动产的，在不动产所在地履行，其他标的，在履行义务一方所在地履行。据此，B项符合题意。

如果给付金钱的是动产非货币，则A项给付金钱一方所在地为履行地；如果当事人特别约定，C项合同签订地可以作为履行地；如果是不动产，D项合同标的物所在地即是合同履行地。由于货币是特殊的种类物，所以其履行地点是接受给付金钱一方所在地。

【注意】事实上，合同履行地点远不如履行期限、履行标的重要，以上要侧重注意其他方面。

2. 可以有偿也可以无偿的合同是()。 A. 保管合同 B. 融资租赁合同 C. 运输合同 D. 行纪合同 【答案】A

【考点分析】本题考查的知识点是有偿合同、无偿合同的范围。有偿合同是指一方当事人履行义务后，对方需要付出相应的对价。如卖方发出货物，买方应支付货款；出借人支付

所借款项，借款人支付相应利息等都是有偿合同。相反，就是无偿合同。合同是有偿的还是无偿，并非完全按照生活中的客观事实，有些是法律为了更好地调整相关社会关系做出的特别规定，如运输合同、行纪合同等。《合同法》第288条规定，运输合同是承运人将旅客或者货物从起运地点运输到约定地点，旅客、托运人或者收货人支付票款或者运输费的合同。第414条规定，行纪合同是行纪人以自己的名义为委托人从事贸易活动，委托人支付报酬的合同。这就表明，法律规定的这两类合同都属于有偿合同。生活中的“无偿搭顺风车”就不构成合同法的运输合同，属于无名的合同。至于承运人许可搭乘的无票旅客，只是承运人免除了旅客支付票款的义务，并不能因此认定该运输是一种无偿行为。在从事行纪活动中，如果行纪人不要求支付报酬，即可作为委托合同对待。有偿性是行纪合同成立的条件。《合同法》第237条规定的融资租赁合同明确要求承租人支付租金，当然也是有偿合同。只有保管合同，合同法没有要求必须支付保管费。《合同法》第366条规定，寄存人应当按照约定向保管人支付保管费。没有约定或约定不明确的，根据法律的其他规定仍不能确定的，保管是无偿的。这就表明，保管合同既可以是有偿的，也可以是无偿的。因此，本题所给的备选答案只有A项符合题意。【注意】法律规定合同有偿和无偿的意义在于法律责任的构成要件不同。如果是有偿的合同，义务人只要有过错造成他人损害的都要承担责任。如运输合同中即使免除乘客票款，承运人的责任也不能减轻。如果是无偿的合同，义务人只有在故意和重大过失的情况下才承担责任。如《合同法》第374条规定，保管合同是无偿的，保管人证明自己没

有重大过失的，不承担损害赔偿责任。因此，考生必须掌握哪些合同必须是有偿的，哪些合同必须无偿的，哪些合同是既可以有偿也可以无偿的。根据合同法规定的有名合同，买卖、租赁、承揽、运输、融资租赁、仓储、技术、行纪、居间、供应能源合同、借款(自然人之间借款除外)、建设工程等都必须是有偿的；赠与必须是无偿的；委托、保管、自然人之间的借款等则可以是有偿，也可以无偿的。此外，理论上还认为，借用合同必须是无偿的，而借贷则可以是有偿也可以无偿，百考试题祝你幸福。

3. 所有权取得方式中，属于原始取得的是()。 A. 继承遗产 B. 受赠图书 C. 收获庄稼 D. 购得汽车

【答案】C

【考点分析】本题考查的知识点是财产所有权的原始取得方式。原始取得也称最初取得，是指不以他人已有的所有权为根据从他人那里转移来的，而是根据法律规定所取得。与原始取得相对应的是继受(传来)取得，是指财产所有人通过某种法律行为，从原所有人处取得所有权。一般认为，前者包括劳动生产、收取孳息、没收财产、先占、拾得遗失物或发现埋藏物在没有所有人的归属、添附以及善意取得等；后者包括合同、继承、接受遗赠、征收等行为。依据该理论，本题中，A项继承遗产、B项受赠图书、D项购得汽车都是通过原所有权处取得的，属于继受取得。只有C项收获庄稼，属于土地上所生的孳息，不是依赖于他人的所有权而取得，故为原始取得，答案为C。

【注意】原始取得和继受取得是理论问题，对于征收、善意取得属于哪种取得方式还存在争议。考点分析的观点为通说。

4. 根据我国担保法规定，担保物权包括()。 A. 抵押权、质权和典权 B. 抵押权、质权和留置权 C. 抵押权、质权、典权和

留置权 D . 抵押权、典权和留置权 【答案】 B 【考点分析】
本题考查的知识点是担保物权的内容。担保物权作为物权的一种，根据物权法定主义要求，担保物权必须根据法律规定才能确认。我国担保法规定了保证、抵押、质押、留置和定金五种方式，其中，通过对物行使权利发挥担保功能的只有抵押、质押、留置三种方式。因此，抵押、质押、留置中产生的对担保物行使的权利为担保物权，故本题答案应当为B项。其他备选答案中多出的典权，由于其目的也在于融资，有一定担保功能，但担保法未规定其为担保方式，所以，典权不属于担保物权。 【注意】该题是最基本的民法知识，无难度。可以引起注意的是典权的性质。

5 . 根据我国专利法规定，实用新型专利权的保护期限为()。 A . 十年 B . 二十年 C . 二十五年 D . 五十年 【答案】 A 【考点分析】本题考查的知识点是专利权的保护期。专利权保护期因专利类型有所不同，发明专利的保护期是20年，实用新型和外观设计专利的保护期是10年。故答案为A。 【注意】专利权还是以最基本的知识为考查对象。 点击进入免费体验:百考试题在线考试中心 更多优质资料尽在:百考试题论坛 百考试题在线题库 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