

试卷代号:11044

国家开放大学2022年秋季学期期末统一考试

合同法 试题

2023年1月

注意事项

一、将你的学号、姓名及分校(工作站)名称填写在答题纸的规定栏内。考试结束后,把试卷和答题纸放在桌上。试卷和答题纸均不得带出考场。监考人收完考卷和答题纸后才可离开考场。

二、仔细读懂题目的说明,并按题目要求答题。答案一定要写在答题纸的指定位置上,写在试卷上的答案无效。

三、用蓝、黑圆珠笔或钢笔(含签字笔)答题,使用铅笔答题无效。

一、单项选择题(每小题2分,共20分。在每小题的四个备选答案选出一个正确的答案,请将正确答案的序号填在答题纸上)

1. 合同法本质上是()的法律规范。

- A. 静态财产关系
- B. 财产归属关系
- C. 财产流转关系
- D. 债务关系

2. 甲、乙订立一份价款为10万元的图书买卖合同,约定甲先支付书款,乙在两个月后交付图书。甲由于资金周转困难只交付5万元,答应余款尽快支付,但乙不同意。两个月后甲要求乙交付图书,遭乙拒绝。下列表述正确的是()。

- A. 乙对甲享有同时履行抗辩权
- B. 乙对甲享有不安抗辩权
- C. 乙有权拒绝交付全部图书
- D. 乙有权拒绝交付与5万元书款价值相当的部分图书

3. 甲欠乙5000元,乙多次催促,甲拖延不还。后乙告诉甲必须在半个月内还钱,否则起诉。甲立即将家中仅有的值钱物品九成新电冰箱和彩电各一台以500元的低价卖给丙,之后被乙发现。下列哪一说法是正确的?()

- A. 乙可书面通知甲、丙,撤销该买卖合同
- B. 由于甲并非无偿转让财产,故乙不得主张债权人撤销权
- C. 如丙不知甲恶意损害债权人乙的利益,则乙不得主张撤销
- D. 乙撤销甲的出卖行为后,可以直接要求丙将冰箱和彩电返还给自己

4. 甲公司销售货物给乙公司,乙公司应付100万价款,2022年底前付清。双方还特别约定,甲公司不得向第三方转让债权。2021年8月,甲公司与丙公司订立债权转让,将该笔债权转让给丙。丙在查阅甲与乙之间的购销合同时,知晓了该债权不得转让的约定,但仍接受了应收账款的转让。以下选项中正确的是()。

- A. 因丙公司明知该笔应收账款不得转让,故其与甲公司之间的债权转让合同无效
- B. 乙公司在收到债权转让通知后,可以该债权不得转让为由拒绝向丙公司付款
- C. 如2022年9月丙公司向乙公司要求付款,后者可以清偿期未届满为由拒绝支付
- D. 因甲公司转让债权构成根本违约,故乙公司可主张解除合同

5. 王某向丁某借款100万元,后无力清偿,遂提出以自己所有的一幅古画抵债,双方约定第二天交付。下列说法中错误的是()。

- A. 双方约定以古画抵债,等同于签订了另一份买卖合同,原借款合同失效,王某只能以交付古画履行债务
- B. 双方交付古画的行为属于履行借款合同义务
- C. 王某有权在交付古画前反悔,提出继续以现金偿付借款本息方式履行债务
- D. 古画交付后,如果被鉴定为赝品,则王某应承担瑕疵担保责任

6. 张某从银行贷得80万元用于购买房屋,并以该房屋设定了抵押。在借款期间房屋被洪水冲毁。张某尽管生活艰难,仍想方设法还清了银行贷款。对此,周围多有议论。下列观点可以成立的是()。

- A. 甲认为,房屋被洪水冲毁属于不可抗力,张某无须履行还款义务。坚持还贷是多此一举
- B. 乙认为,张某已不具备还贷能力,无须履行还款义务。坚持还贷是为难自己
- C. 丙认为,张某对房屋的毁损没有过错,且此情况不止一家,银行应将贷款作坏账处理,坚持还贷是一厢情愿
- D. 丁认为,张某与银行的借款合同并未因房屋被冲毁而消灭。坚持还贷是严守合约、诚实信用

7. 租赁合同中,承租人按照约定的方法或者租赁物的性质使用租赁物,致使租赁物受到损耗的,对此以下说法正确的是()。

- A. 承租人应当承担损害赔偿责任 B. 出租人可以解除合同
C. 出租人可以要求承租人赔偿损失 D. 承租人不承担损害赔偿责任

8. 甲公司与乙公司签订项目建设合同,约定由甲公司建设某道路工程;由乙公司垫资完成该项工程,甲公司依约回购。但案涉工程未取得国有土地使用权证以及规划许可证,亦未办理招投标手续。后因双方对工程款结算事宜发生争议,乙公司起诉要求甲公司支付剩余的工程款及相应利息,并支付滞纳金。下列表述错误的是()。

- A. 案涉工程未取得合法手续,违反了我国法律的强制性规定,合同无效
B. 案涉工程未进行依法招标,合同无效
C. 对于无效的建设工程施工合同所涉工程竣工验收的,法院可以参照合同约定确定工程价款
D. 因合同无效,乙公司的诉求法院不予支持

9. 甲委托乙购买一套机械设备,但要求以乙的名义签订合同。乙同意,遂与丙签订了设备买卖合同。后由于甲的原因,乙不能按时向丙支付设备款。在乙向丙说明了自己是受甲委托向丙购买机械设备后,关于丙的权利,下列选项正确的是()。

- A. 只能要求甲支付 B. 只能要求乙支付
C. 可选择要求甲或乙支付 D. 可要求甲和乙承担连带责任

10. 甲公司与乙公司签订一份技术开发合同,未约定技术秘密成果的归属。甲公司按约支付了研究开发经费和报酬后,乙公司交付了全部技术成果资料。后甲公司在未告知乙公司的情况下,以普通实施许可的方式许可丙公司使用该技术,乙公司在未告知甲公司的情况下,以独占实施许可的方式许可丁公司使用该技术。下列说法正确的是()。

- A. 该技术成果的使用权仅属于甲公司
B. 该技术成果的转让权仅属于乙公司
C. 甲公司与丙公司签订的许可使用合同无效
D. 乙公司与丁公司签订的许可使用合同无效

二、多项选择题(每小题3分,共15分。在每小题的四个备选答案中,选出二个以上的正确答案,将其序号填在答题纸上。正确答案未选全或选错的,该小题不得分)

11. 甲欠乙20万元到期无力偿还,其父病故后遗有价值15万元的住房一套,甲为唯一继承人。乙得知后与甲联系,希望以房抵债。甲便对好友丙说:“反正这房子我继承了也要拿去抵债,不如送给你算了。”二人遂订立赠与协议。下列哪些说法是错误的?()

- A. 乙对甲的行为可行使债权人撤销权
B. 乙可主张赠与协议无效
C. 乙可代位行使甲的继承权
D. 如房产已办理过户,则乙不得行使债权人撤销权

12. 上海某工厂向广州某公司购买一批物品,合同对付款地点和交货期限没有明确规定,发生争议,根据法律规定,下列表述正确的有()。

- A. 上海某工厂付款给广州某公司,应在上海履行
B. 上海某工厂付款给广州某公司,应在广州履行
C. 广州某公司可以随时交货给上海某工厂,该厂不得有任何异议
D. 广州某公司可以随时交货给上海某工厂,但应给该厂必要的准备时间

13. 甲融资租赁公司与乙企业订立融资租赁合同,租金300万元,约定租期届满后,租赁物归乙企业所有。现因乙企业欠付租金,甲公司解除合同,取回了租赁物。经查,乙欠付租金总额为40万元,而租赁物价值为50万元,此种情况下,以下哪项说法正确?()

- A. 乙企业有权请求甲公司返还10万元
B. 乙企业无权请求甲公司返还10万元
C. 甲公司有权拒绝返还乙企业10万元
D. 甲公司无权拒绝返还乙企业10万元

14. 甲公司将建设工程发包给乙公司,乙公司将其转包给丙公司,丙公司将部分工程转包给由121个农民工组成的施工队。施工期间,丙公司拖欠施工队工程款达500万元之多,农民工因此踏上维权之路。丙公司以乙公司拖欠其工程款800万元为由、乙公司以甲公司拖欠其工程款1000万元为由均拒付欠款。施工队将甲公司诉至法院,要求甲公司支付500万元。关于本案的处理,下列哪些说法是正确的?()

- A. 法院应驳回施工队的诉讼请求,因甲公司与施工队无合同关系。法院不应以破坏合同相对性为代价,片面实现社会效果
B. 法院应支持施工队的诉讼请求。法院不能简单以坚持合同的相对性为由否定甲公司的责任,从而造成农民工不断申诉,案结事不了
C. 法院应当追加乙公司和丙公司为本案当事人。法院一并解决乙公司和丙公司的欠款纠纷,以避免机械执法,就案办案
D. 法院可以追加乙公司和丙公司为本案当事人。法院加强保护农民工权益的力度,有利于推进法律效果和社会效果的有机统一

15. 下列属于仓储合同和保管合同区别的是()。

- A. 保管合同为有偿合同,而仓储合同则为无偿合同
B. 保管合同为诺成合同,而仓储合同则为实践合同
C. 保管合同原则上为无偿合同,而仓储合同则为有偿合同
D. 保管合同为实践合同,而仓储合同则为诺成合同

三、简答题(每小题 10 分,共 40 分)

- 16. 简述缔约过失责任的主要类型。
- 17. 买卖合同的当事人有什么权利义务?
- 18. 简述既得利益损失与可得利益损失的差异。
- 19. 简述保理合同中应收账款债权人的义务。

四、案例分析题(25 分)

20. 甲公司委派业务员张某去乙公司采购大蒜,张某持盖章的空白合同书以及采购大蒜授权委托书前往。甲、乙公司于 2010 年 3 月 1 日签订大蒜买卖合同,约定由乙公司代办托运,货交承运人丙公司后即视为完成交付。大蒜总价款为 100 万元,货交丙公司后甲公司付 50 万元货款,货到甲公司后再付清余款 50 万元。双方还约定,甲公司向乙公司交付的 50 万元货款中包含定金 20 万元,如任何一方违约,需向守约方赔付违约金 30 万元。张某发现乙公司尚有部分绿豆要出售,认为时值绿豆销售旺季,遂于 2010 年 3 月 1 日擅自决定与乙公司再签订一份绿豆买卖合同,总价款为 100 万元,仍由乙公司代办托运,货交丙公司后即视为完成交付。其他条款与大蒜买卖合同的约定相同。2010 年 4 月 1 日,乙公司按照约定将大蒜和绿豆交给丙公司,甲公司将 50 万元大蒜货款和 50 万元绿豆货款汇付给乙公司。按照托运合同,丙公司应在 10 天内将大蒜和绿豆运至甲公司。2010 年 4 月 5 日,甲、丁公司签订以 120 万元价格转卖大蒜的合同。2010 年 4 月 7 日因大蒜价格大涨,甲公司又以 150 万元价格将大蒜卖给戊公司,并指示丙公司将大蒜运交戊公司。2010 年 4 月 8 日,丙公司在运送大蒜的过程中,因山洪暴发造成大蒜全部毁损。戊公司因未收到货物拒不付款,甲公司因未收到戊公司货款拒绝支付乙公司大蒜尾款 50 万元。绿豆行情暴涨,丙公司以自己名义按 130 万元价格将绿豆转卖给不知情的 A 公司,并迅即交付,但尚未收取货款。甲公司得知后,拒绝追认丙公司行为,要求 A 公司返还绿豆。请分析:

- (1)大蒜运至丙公司时,所有权归谁? 为什么?
- (2)甲公司与丁、戊公司签订的转卖大蒜的合同的效力如何? 为什么?
- (3)大蒜在运往戊公司途中毁损的风险由谁承担? 为什么?
- (4)甲公司与乙公司签订的绿豆买卖合同效力如何? 为什么?
- (5)丙公司将绿豆转卖给 A 公司的行为法律效力如何? 为什么?

2023 年 1 月

一、单项选择题(每小题 2 分,共 20 分。在每小题的四个备选答案选出一个正确的答案,请将正确答案的序号填在答题纸上)

1. C
2. D
3. C
4. C
5. A
6. D
7. D
8. D
9. C
10. D

二、多项选择题(每小题 3 分,共 15 分。在每小题的四个备选答案中,选出二个以上的正确答案,将其序号填在答题纸上。正确答案未选全或选错的,该小题不得分)

11. CD
12. BD
13. AD
14. BD
15. CD

三、简答题(每小题 10 分,共 40 分)

16. 简述缔约过失责任的主要类型。

缔约过失责任包括以下类型:

- (1)假借订立合同,恶意进行磋商。(2 分)
- (2)故意隐瞒与订立合同有关的重要事实或者提供虚假情况。(2 分)
- (3)泄露或者不正当地使用他人的商业秘密或者其他应该保密的信息。(2 分)
- 除《民法典》明确规定的上述三种情形外,缔约过失责任还可适用于以下主要类型:
- (1)一方当事人的过错致使合同不成立、无效或被撤销。(1 分)
- (2)缔约之际未尽通知义务致使他方遭受财产上损失。(1 分)
- (3)缔约之际未尽保护义务致使他方身体健康权或者财产权遭受损害。(1 分)
- (4)恶意中断缔约。(1 分)

17. 买卖合同的当事人有什么权利义务?

出卖人的权利义务包括:

- (1)交付标的物、交付提取标的物的单证并转移标的物的所有权(1 分)
- (2)交付提取标的物单证以外的有关单证和资料(1 分)
- (3)按照约定期限交付标的物(1 分)
- (4)按照约定地点交付标的物(1 分)
- (5)按照约定质量要求交付标的物(0.5 分)
- (6)按照约定的包装方式交付标的物(0.5 分)
- (7)对标的物的瑕疵负担担保责任(0.5 分)
- (8)旧物回收的义务(0.5 分)

买受人的权利义务包括:

- (1)支付价款(1 分)
- (2)接受标的物(1 分)
- (3)对标的物进行检验(1 分)
- (4)通知责任(1 分)

18. 简述既得利益损失与可得利益损失的差异。

既得利益损失(积极损失)与可得利益损失(消极损失)具有以下区别:

(1)前者是现实的利益损失,包括现有财产的减损灭失、费用支出,如买方拒不付款使卖方蒙受货物损失,卖方不交付货物使买方蒙受货物损失。后者是非现实利益损失,是未来期待利益的损失。(4 分)

(2)既得利益损失与可得利益损失相比较,更为确定。对既得利益损失的赔偿,法律一般无明确的限定,即对既得利益损失一般应予赔偿;可得利益损失,在一定程度上具有不确定性,对其赔偿立法上通常有一定的限制。(3 分)

(3)在赔偿范围上,既得利益损失的赔偿目的是使受害人的利益达到合同订立前的状态,违约使受害人所处的现有状态与订约前状态之间的差距即为违约方所应赔偿的既得利益损失的范围;而可得利益损失的赔偿加上既得利益损失的赔偿是使受害人利益处于合同如期履行的状态,可以替代实际履行。(3 分)

19. 简述保理合同中应收账款债权人的义务。

应收账款债权人的义务主要包括:

- (1)依约将应收账款债权移转给保理人的义务。(2 分)
- (2)支付报酬的义务。(2 分)
- (3)必要的协助义务。(2 分)
- (4)债权转让的通知义务。(2 分)
- (5)不得在通知债务人后擅自变更和终止基础交易合同的义务。(2 分)

四、案例分析题(25 分)

20. 答题要点:

(1)归甲公司所有。(2 分)甲、乙公司对大蒜的所有权没有特殊约定,在法律也无特殊规定的情况下,标的物所有权应从交付时转移,而双方在买卖合同中约定“货交承运人丙公司后即视为完成交付”,故大蒜运至丙公司时,所有权应当归甲公司所有。(3 分)

(2)两份合同均有效。出卖人一物二卖时,买卖合同仍然有效。(2 分)本案例中,甲公司分别与丁公司、戊公司就同一标的物签订买卖合同,两份合同均不具备法律规定的无效的情形,故都有效。(3 分)

(3)由戊公司承担。(2 分)2010 年 4 月 7 日甲公司将大蒜卖给戊公司属于出卖在途标的物,除甲、戊公司另有约定外,毁损、灭失的风险应自 2010 年 4 月 7 日起由戊公司承担。(3 分)

(4)合同有效。(2 分)张某于 2010 年 3 月 1 日擅自决定与乙公司签订一份绿豆买卖合同,张某的这一行为属于超越代理权的无权代理行为,但是,由于张某手持盖章的空白合同书,因此,张某的行为构成表见代理,所订立的绿豆买卖合同有效。另外,甲公司向乙公司支付 50 万元绿豆货款的行为可视为对张某无权代理行为的追认。(3 分)

(5)行为有效。(2 分)无权处分的情况下签订的买卖合同,当事人不得以签订合同时没有处分权为由主张合同无效,丙公司没有处分权,将绿豆卖给 A 公司的行为属于无权处分,丙和 A 公司之间的买卖合同负担行为有效,同时,A 公司善意不知情,根据善意取得制度,依法取得绿豆的所有权。(3 分)