

中山大学

2018 年攻读硕士学位研究生入学考试试题

科目代码: 821

科目名称: 民商法学 B 卷

考试时间: 2017 年 12 月 24 日 下午

考生须知

全部答案一律写在答题纸上, 答在试题纸上的不计分! 答题要写清题号, 不必抄题。

一、试述《民法总则》与《民法通则》之间的关系 (本题 25 分)

二、民法总则第一百七十条规定“执行法人或者非法人组织工作任务的人员, 就其职权范围内的事项, 以法人或者非法人组织的名义实施民事法律行为, 对法人或者非法人组织发生效力。法人或者非法人组织对执行其工作任务的人员职权范围的限制, 不得对抗善意相对人。”请你谈谈什么是商事职务代理权? 你如何理解民法总则第一百七十条规定的“职权范围”? 司法实践当中应该如何认定相关的工作人员的行为是在“职权范围”之内? (本题 25 分)

三、评述《民法总则》第 123 条“知识产权条款” (本题 25 分)

四、案例分析题 (本题 25 分): 甲欠乙 30 万元, 将一块玉石质押给乙, 而乙却不慎将玉石搞丢了。欠债还钱自然无争议, 但质押物灭失之后质权人如何赔偿却成了麻烦。出质人甲说他这块玉石值 50 万元; 而质权人乙恰好相反, 只承认玉石值 1 万元。双方各执一词, 且都没有证据, 成了疑案。如果您是审理此案的法官, 您认为应该如何判决? 请说明理由。

五、案例分析题 (本题 25 分): A 公司与 B 公司在 2013 年 3 月 1 日订立一份买卖合同, 约定 B 公司在 2013 年 8 月 15 号交付 300 斤野生长江刀鱼给 A 公司。合同签订后, 2013 年 7 月国务院发文, 为了保护长江中下游水域的生态, 保护渔业资源的生态发展; 每年的 8 月至 11 月设立为长江水域的禁渔期, 禁止一切的江上捕捞活动。请问: (1) B 公司可否因为国务院的发文而提出适用合同的情势变更制度, 解除与 A 公司签定的买卖合同? (2) 请谈谈情势变更与商业风险之间的区别。

六、案例分析题 (本题 25 分): 摄影爱好者 A 赴东南亚某国热带丛林拍摄猩猩, 一日架设好相机、调节好光圈和焦距欲拍摄之际, 突内急去茅厕, 期间猩猩 B 因好奇心驱使连续按下快门得精彩照片数张, A 大喜择两张署自己姓名投某专业摄影杂志发表并获报酬若干, 发表时照片旁边附文字说明“照片系猩猩 B 拍摄。”某动物保护者协会 C 认为该照片作者应系猩猩 B, 著作权及所获报酬亦应属猩猩 B, 与 A 商谈无果后诉至法院。

“猩猩 B 所摄照片”发表后, 某宠物网 D 将其中一张稍做剪裁后作为商标申请注册, 且获得了注册, 同时将其作为网站 Logo 使用 (任何人均可在自己选定的时间和地点下载)。无独有偶, 在某宠物网站 D 申请商标注册前, 某公司 E 就已经从摄影爱好者 A 处购买了两张照片的著作权, 先作为公司的商标在线下进行商业使用, 且获得了一定知名度, D 提出商标注册申请后, 又将其商标在线上商业使用。由于疏于管理, 在 D 公司申请商标注册过程中, E 公司错失了商标异议的机会。

分析本案并回答下述问题: (1) 涉案两张照片著作权的原始归属及其理由。(2) 宠物网站 D 的剪裁行为是否属于独立创作? (3) 其剪裁行为是否侵害著作权人的保护作品完整权? (3) 宠物网站 D 能否就剪裁后的照片获得商标注册? 如其不能获得商标注册, 其将剪裁后的照片作为商标申请注册和使用的行为, 侵害著作权人什么权利? (4) 假设宠物网站 D 有权获得商标注册并且进行使用, E 公司应如何维护自己的权利?