试卷代号:1044

国家开放大学2020年秋季学期期末统一考试

合同法　试题答案及评分标准

(供参考)

2021年1月

一、单项选择题(每小题1分,共10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写在答题纸上)

1.C 2.D 3.A 4.B 5.D

6.A 7.C 8.A 9.C 10.B

二、多项选择题(每小题2分,共20分。在每小题的四个备选答案中,选出二个以上的正确答案,将其序号填写在答题纸上。正确答案未选全或选错的,该小题不得分)

11.AC 12.ABC 13.AB 14.ABCD 15.ABC

16.BCD 17.ABC 18.ABD 19.ABC 20.BCD

三、名词解释题(每小题4分,共20分)

21.要约邀请:是一方邀请对方向自己发出要约的行为。

22.债权人代位权:是指债权人为了保全其债权,而于债务人怠于行使其对第三人的权利时,以自己的名义,代债务人行使权利的权利。

23:是指不能预见、不能避免并不能克服的客观情况。

24:指合同当事人中一方提供电力,另一方使用电力并支付价款的合同。

25.承揽合同:是承揽人按照定作人的要求完成工作,交付工作成果,定作人给付报酬的合同。

四、简答题(每小题8分,共16分)

26.简述一般法定解除权发生的事由有哪些。

答题要点

合同法上一般的法定解除权发生事由包括:

(1)因不可抗力致使不能实现合同的目的。(2分)

(2)履行期限届满之前,当事人一方明确表示或者以自己的行为表明不履行主要债务。(2分)

(3)当事人一方迟延履行主要债务,经催告后在合理期限内仍未履行。(2分)

(4)当事人一方迟延履行债务或者有其他违约行为致使不能实现合同目的。(1分)

(5)法律规定的其他情形。(1分)

27.简述保管合同的特征有哪些。

答题要点

保管合同除为不要式合同、劳务合同、继续性合同等特征外,(2分)还具有以下特征:

(1)保管合同为要物合同。《合同法》第367条规定,“保管合同自保管物交付时成立,但当事人另有约定的除外。”这表明我国法上保管合同为要物合同,为成立保管合同,寄存人应将标的物交付给保管人。(3分)(2)保管合同原则上为无偿合同。保管合同以无偿为原则,原则上,保管人为寄托人保管其物品,寄托人并不向保管人支付保管费。当然,双方当事人也可以约定由寄托人向保管人支付保管费,从而使保管成为有偿合同。(3分)

五、论述题(14分)

28.试述技术转让合同的特征。

答题要点

技术转让合同具有以下特征:

(1)技术转让合同的标的物是现有的、特定的和权利化的技术成果。(2分)作为技术转让合同标的物的技术,必须是在订立合同时已经存在的技术,以尚待研制的技术成果为标的物的合同为技术开发合同,非属技术转让合同。(3分)

(2)技术成果上权利的转让只能是经济权利,不包括精神权利。(2分)技术成果上存在的权利除具有经济权利的内容外,往往还具有精神权利的内容。(2分)

(3)技术转让合同的存续具有长期性。(2分)技术商品是一种知识性、经验性很强的商品,技术转让合同的存续期一般较长,若当事人约定的期限过短,一方面会使转让方无利可图,不愿转让技术,另一方面也会使受让方难以吸收、消化和掌握该项技术,达不到受让技术的目的。(3分)

六、案例分析题(20分)

29.答题要点

(1)A公司与B公司签订的买卖合同不属于无效合同。(3分)根据《合同法》的有关规定,有下列情形之一的,合同无效:即一方以欺诈、胁迫的手段订立合同,损害国家利益;恶意串通,损害国家、集体或者第三人利益的;以合法形式掩盖非法目的;损害社会公共利益;违反法律、行政法规的强制性规定。本案中,A公司在交易中虽存在欺诈行为,但损害的不是国家利益,而是B公司利益,并且B公司不存在与A公司恶意串通,并不符合无效合同的情形,因此,该份合同不属于无效合同。(3分)

(2)根据《合同法》的有关规定,无效合同因违法而自始没有法律约束力。(3分)合同无效,被撤销或者终止的,不影响合同中独立存在的有关解决争议方法的条款的效力。本案中,关于到仲裁机构申请仲裁的条款具有法律效力。因约定的争议解决方法依然有效,因此,人民法院对A公司提起的诉讼只能不予立案。(3分)

(3)因为A公司具有欺诈行为,所以应当支持B公司关于撤销合同的请求。(2分)根据《合同法》的有关规定,合同无效或者被撤销后,因该合同取得的财产,应当予以返还;不能返还或者没有必要返还的,应当折价补偿。(2分)有过错的一方应当赔偿对方因此所受到的损失,双方都有过错的,应当各自承担相应的责任。(2分)

本案中,A公司应返还B公司已支付的货款15万元及利息,并赔偿因其过错给B公司造成的损失。(2分)