2005年（下）高等教育自学考试全国统一命题考试

合同法试卷及参考答案

（考试时间 150分钟）

题　号	一	二	三	四	五	总　分	
题　分	30	10	24	10	26	核分人	
得　分						复查人	

第一部分　选择题

得　分	评卷人	复查人

一、单项选择题（本大题共 30小题，每小题 1分，共 30分）在每小题列出的四个备选项中只有一个是符合题目要求的，请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选或未选均无分。

1. 下列属于从合同的是（　　）

A. 借款合同　　B. 承揽合同

C. 融资租赁合同　　D. 抵押合同

2. 合同关系的客体主要是债务人的（　　）

A. 物　　B. 土地使用权

C. 行为　　D. 智力成果

3. 以下关于合同性质的说法中不正确的是（　　）

A. 合同是一种合意关系

B. 合同是一种事实行为

C. 合同是设立变更终止民事权利义务关系的协议

D. 合同是发生法律上效果的双方民事行为

4. 以下行为属于要约的是（　　）

A. 某公司向客户寄送价目表　　B. 某拍卖公司在报纸上发布拍卖公告

C. 某公司向另一公司发去订单　　D. 某股份公司在报纸上登载招股说明书

5. 要约人发出要约后，要使要约不发生效力，撤回要约的通知必须（　　）

A. 随后发出

需要全本请访问 www.ertongbook.com

B.在受要约人收到要约前发出

C.在受要约人承诺前到达

D.先于要约或与要约同时到达受要约人处

6.甲公司于 9月 1日通过邮局向乙公司发去一要约,并请对方在 9月 28日前作出答复。该要约于 9月 7日到达乙公司所在地邮局,邮局于 9月 8日送至乙公司收发室,乙公司业务人员于 9月 10日看到该要约。要约的生效时间是 (　　)

A.9月 1日　　B.9月 7日

C.9月 8日　　D.9月 10日

7.2002年 12月,A公司与 B公司订立期限为 5年的房屋租赁合同,合同约定 2003年 5月交付房屋。合同订立后,遇房价连续上涨,A公司为追求利润,欲改出租为出售,但始终向 B公司保密,当 B公司于 2003年获得确切的 A公司无意履行合同的证据时,B公司决定起诉,其向法院提起诉讼的理由应是 A公司 (　　)

A.拒绝履约　　B.预期违约

C.迟延履约　　D.不适当履约

8.下列关于实际履行的不正确的说法是 (　　)

A.实际履行可与违约金并用　　B.实际履行可与损害赔偿并用

C.实际履行可与定金并用　　D.实际履行可与解除合同并用

9.下列关于买卖合同中标的物的风险负担的说法正确的是 (　　)

A.标的物致人损害的责任由谁承担

B.因意外事故导致标的物灭失由谁承担

C.标的物不符合标准由谁承担举证责任

D.因不可抗力导致无法交付标的物,当事人可免除责任

10.“买卖不破租赁”原则体现了 (　　)

A.债权的物权化　　B.债权的人性化

C.物权的债权化　　D.债权的扩大化

11.当事人依法享有自愿订立合同的权利,任何单位和个人不得非法干预,属于 (　　)

A.合同自由原则　　B.诚实信用原则

C.鼓励交易原则　　D.合法原则

12.合同法第 45条规定："当事人对合同的效力可以约定附条件。"如果合同附延缓条件，合同生效的时间是（　　）

A.约定的条件没有成就　　B.约定的条件成就

C.约定的条件被人为促成　　D.约定的条件不合法

13.在以下协议中，属于我国《合同法》调整范围的是（　　）

A.离婚协议　　B.收养子女协议

C.人身保险协议　　D.转移监护权协议

14.下列合同中属于单务合同的是（　　）

A.借用合同　　B.买卖合同

C.租赁合同　　D.保险合同

15.下列行为中，属于要约邀请的是（　　）

A.招股说明书　　B.竞买

C.投标　　D.悬赏广告

16.一方以欺诈、胁迫手段订立的合同属于（　　）

A.无效合同　　B.效力待定合同

C.可撤销合同　　D.附条件合同

17.缔约过失责任的基本特点是缔约上的过失发生在合同订立过程中，一方违反其依诚实信用原则所应负的义务，并造成另一方的损失。这种损失在法理上称为（　　）

A.履行利益损失　　B.间接损失

C.精神损失　　D.依赖利益损失

18.对格式条款的理解发生争议的，应当按照通常理解予以解释。对格式条款有两种以上解释的，应当作出（　　）

A.不利于提供格式条款一方解释　　B.整体解释

C.文义解释　　D.交易惯例解释

19.合同解除权是合同当事人可以将合同解除的权利。它的行使能导致合同解除的法律效果，因而它是一种（　　）

A.抗辩权　　B.请求权

C.形成权　　D.支配权

20.不适于提存的标的物是　　(　　)

A.票据　　B.提单

C.贵重物品　　D.房产

21.下列有关免除的表述,正确的是　　(　　)

A.债权人作出免除的意思表示后可以撤回

B.免除使债权消灭,但债权的从权利并不因此而消灭

C.免除以原债权存在为前提

D.免除本身可以是有偿的

22.在多式联运法律关系中,如果货物的毁损、灭失发生于多式联运的某一运输区段的,多式联运的经营人的赔偿责任和责任限额,所适用的法律是　　(　　)

A.调整全程运输的法律　　B.调整该区段运输方式的有关法律

C.多式联运经营人所在国法律　　D.各实际承运人所在国法律

23.甲、乙共同向丙、丁购买大米 500吨,每吨价款 2500元,约定甲、乙、丙、丁各负连带责任,但未约定履行先后。下列说法正确的是　　(　　)

A.甲、乙有权一同向丙、丁主张同时履行抗辩权

B.甲、乙无权一同向丙、丁主张同时履行抗辩权

C.甲、乙必须一同向丙、丁主张同时履行抗辩权

D.甲、乙必须分别向丙、丁主张同时履行抗辩权

24.下列可以行使代位权的是　　(　　)

A.甲被法院判决偿还乙 100万债务后,立即将房产过户到其父亲名下

B.丙向丁主张丁欠自己的钱已经到期,并得知戊欠丁的钱也已经到期,但丁拒绝向戊主张权利

C.乙因欠庚的货款,与辛密谋把手中的货物以极低的价格甩给辛,事后辛再付一笔钱给乙

D.丙向丁主张丁欠自己的钱已经到期,并得知戊欠丁的钱也已经到期,但丁在戊的债务

到期前免除了戊的债务

25.下列关于债权转让说法正确的是 ( )

A.甲将其电影票送给朋友,需要通知电影院

B.乙将无记名国债出售给丙,需要通知财政部

C.甲银行向乙公司贷款,甲银行将收贷的权利转让给资产管理公司,需要通知乙公司

D.甲银行向乙公司贷款,甲银行将收贷的权利转让给资产管理公司,并由资产管理公司通知乙公司

26.下列委托开发合同中有关成果权归属问题上,不正确的说法是 ( )

A.委托开发完成的发明创造,当事人可以约定申请专利权的归属

B.委托开发完成的发明创造,如果当事人没有对申请专利权归属作出约定,申请专利权属于研究开发人员

C.研究开发人员取得专利权的,委托人可以免费实施该专利

D.研究开发人员转让专利申请权的,委托人享有优先购买权

27.A市甲公司向 B市乙公司支付货款,用于购买乙公司位于 C市的货物,并由乙公司负责运往 D市。但是没有约定付款地点,又没有协商成功,甲公司向乙公司支付货款的地点是 ( )

A.A市 B.B市

C.C市 D.D市

28.合同法第 114条规定“当事人可以约定一方违约时应当根据违约情况向对方支付一定数额的违约金”,以下不属于违约金特征的是 ( )

A.违约金责任产生的约定性

B.违约金条款的从合同性

C.违约金具有对合同义务履行的担保性

D.违约金条款执行对实际履行的不替代性

29.无处分权人处分他人财产的合同属于 ( )

A.无效合同 B.可撤销合同

C.效力待定合同 D.有效合同

需要全本请访问 www.ertongbook.com

30. 行为人没有代理权、超越代理权或者代理权终止后，以被代理人名义订立合同，相对人有理由相信行为人有代理权的，其后果是 （ ）

A. 该代理行为有效　　B. 被代理人有追认权

C. 相对人有催告权　　D. 相对人有撤销权

得　分	评卷人	复查人

二、多项选择题（本大题共 5小题，每小题 2分，共 10分）在每小题列出的五个备选项中至少有两个是符合题目要求的，请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选、少选或未选均无分。

31. 下列哪些承诺行为不发生承诺的效力 （ ）

A. 承诺对要约的内容作出实质性变更

B. 撤回承诺的通知与承诺同时到达要约人

C. 撤回承诺的通知因送达的原因后于承诺到达，要约人未及时将该情况通知承诺人

D. 超出承诺期限发出承诺

E. 根据交易习惯或要约要求承诺不需要通知的，受要约人以行为作出承诺

32. 下列合同中，属于承揽合同的是 （ ）

A. 加工合同　　B. 修理合同

C. 运输合同　　D. 复制合同

E. 咨询合同

33. 不可抗力是指不能预见、不能避免并不能克服的客观情况。导致合同部分或全部不履行的不可抗力是指_____等现象。 （ ）

A. 地震　　B. 罢工

C. 第三人违约或侵权行为　　D. 海啸

E. 停电

34. 下列关于合同概括移转正确的说法是 （ ）

A. 意定概括转移是当事人一方经对方同意，可以将自己在合同中的权利和义务一并转让给第三人

B. 法定概括转移是当事人订立合同后合并的，由合并后的法人或其他组织行使合同权利、履行合同义务

C.合同的权利义务全部转移是合同权利义务全部由出让人转移到承受人

D.合同的权利义务一部分转移是合同权利义务一部分转移到承受人

E.合同的权利、义务概括移转包括双务合同与单务合同

35.下列关于买卖合同的特征正确的说法是 ( )

A.买卖合同是有偿合同　　B.买卖合同是单务合同

C.买卖合同是诺成合同　　D.买卖合同是不要式合同

E.买卖合同是转移标的物所有权合同

第二部分　非选择题

得　分	评卷人	复查人

三、简答题(本大题共 4小题,每小题 6分,共 24分)

36.简述要约的撤回和撤销。

37.简述抵销的构成要件。

38.简述合同保全制度的主要特征。

39.简述技术开发合同中风险负担的原则。

得　分	评卷人	复查人

四、论述题 (本大题共 1小题,共 10分)

40.试论合同内容的相对性及其例外。

得　分	评卷人	复查人

五、案例分析题 (本大题共 2小题,每小题 13分,共 26分)

41. A向 B租借一店铺,用于做水果零售,A以一元一公斤的价格向 C定购西瓜 5吨,由 A自行提货,合同约定违约金为合同标的 20%。合同签定之日,A还支付了定金 500元。未料在西瓜合同履行期的前 10天,因店铺相邻方 D的家用电器起火,祸及 A的店铺,使其不得不停止营业,A当即将火灾原因通知 C,告知无法继续履行,要求解除合同,C回电不同意解除合同。合同履行期限届满 (此时市场西瓜的最低价为八角一公斤),C未见 A来提货,便以 A拒绝履行为由起诉至法院,要求 A支付全部货款、20%违约金和没收定金。

问:(1)A能否以火灾免除自己的合同义务,为什么?

(2)本案是 A单独违约,还是 A与 D的共同违约?

(3)C要求 A支付全部货款的主张能否获得法院的支持?

(4)C要求 A支付违约金和没收定金的主张能否获得法院的支持?

42. 某商场于 5月 10日分别向甲厂和乙厂发出了信函:我商场急需 A型日光灯 1500支,如果你厂有货,请来函告知,具体价格面议。甲厂收到该信后,于 5月 15日给商场回信:你商场所需的 A型日光灯我厂有现货,每支价格 50元,如果需要的话,请先预付货款 5000元,余款货到后支付;请 5月 20日前回复。该商场收到甲厂的回信后,认为甲厂提供的货款

支付方式可以接受，但是希望每支价格为 45元，于是甲厂在 5月 19日收到该商场发出的第二封信，内容是：我商场愿意和你厂达成这笔交易，但每支价格能否降低为每支 45元，希望你厂能送货上门，并在 6月 1日之前给予答复。

该商场又于 5月 20日收到乙厂报价信函：我厂有你商场需要的日光灯，价格为 42元，如果同意购买，请在 5月 30日之前给予答复。该商场认为乙厂的价格合理，于是 5月 27日向乙厂发出表示同意乙厂的条件的信函。5月 29日，乙厂收到该商场发出的同意信函。

问：(1)该商场给甲厂和乙厂的信函在合同法上被称为什么？

(2)该案例中哪些信件属于要约？为什么？

(3)如果甲厂收到该商场的第二封信后，在 6月 1日给予该商场答复表示同意，但商场以已与乙厂订立了买卖合同为由，拒绝与甲厂订立合同，那么，甲厂与商场之间的合同是否成立？为什么？

(4)如果商场发给乙厂的信由于邮局的原因而没能在 5月 30日送达给乙厂的，乙厂并没有表示是否接受这封迟到的信函。该商场和乙厂的买卖合同是否成立？请说明理由。

(5)如果另有一家丙厂与乙厂是竞争对手，知道乙厂正与商场商讨购买日光灯事宜，向商场表示愿意与其订立合同，并且每支日光灯价格只有 35元，其目的就是阻止乙工厂与商场达成合同，而后在商场与丙工厂商量购买事宜时，丙工厂又不同意以 35元价格出卖，致使商场错过时机，没法购买 A型日光灯。商场可否要求丙厂承担责任？承担何种责任？说明理由。

2005年(下)合同法试卷参考答案

一、1.D 2.C 3.B 4.C 5.D 6.C 7.B 8.D 9.B 10.A 11.A 12.B 13.C 14.A 15.A 16.C 17.D 18.A 19.C 20.D 21.C 22.B 23.A 24.B 25.C 26.C 27.D 28.B 29.C 30.A

二、31.ABD 32.ABD 33.ABD 34.ABCD 35.ACDE

三、36.(1)所谓要约的撤回,是指要约人在要约发出以后,未到达受要约人之前,有权宣告取消要约,从而阻止要约生效的意思表示。

(2)所谓要约的撤销,是指要约人在要约到达受要约人并生效以后,依法定条件将该项要约取消,从而使要约的效力归于消灭的意思表示。

(3)要约的撤回和撤销存在一定的区别,其主要表现在:撤回发生在要约并未到达受要约人即其生效之前,而撤销则发生在要约已经到达并生效但受要约人尚未作出承诺的期限内。

37.抵销,是指二人互负债务时,各以其债权充当债务之清偿,而使其债务与对方的债务在对等额内相互消灭。

按照《合同法》的规定,抵销必须具备以下条件才能生效:

(1)必须是双方当事人互负债务、互享债权。

(2)双方互负的债务,必须标的物的种类、品质相同。

(3)必须是自动债权已届清偿期。

(4)必须是非依债的性质不能抵销。

38.(1)合同保全是合同相对性规则的例外;

(2)合同保全主要发生在合同有效成立后;

(3)合同保全的基本方法是确认债权人享有代位权或撤销权。

39.风险负担是指因不可归责于双方当事人的事由而导致开发失败或部分失败时,损失由谁负担。

负担原则:

(1)当事人约定;

(2)当事人没有约定的或约定不明确的,依照《合同法》第六十一条确定;

(3)仍不能确定的,由当事人合理分担。

四、40.合同内容的相对性,是指除法律、合同另有规定以外,只有当事人才能享有某合同所规定的权利,并承担该合同规定的义务,除当事人以外的任何第三人都不能主张合同上的权利。

双务合同中,双方权利义务具有相互对应性。

合同当事人的权利原则上不及于第三人,合同当事人的义务一般也不对第三人产生拘束力。当事人无权为他人设定合同上的义务。为第三人设定权利的,可推定符合第三人意愿。代位权、撤销权等涉及第三人的行为是相对性的例外。

五、41.(1)A不能以火灾免除合同义务,因为起火原因是第三人的侵权行为所为,不属于法定免责事由。

(2)为A的单方违约行为。

需要全本请访问 www.ertongbook.com

(3)C未能采取措施防止损失的扩大,所以请求 A支付全部货款的主张不能得到法院的支持。

(4)C只能在违约金和没收定金之间予以选择,不能同时主张。

42.(1)商场给甲厂和乙厂的信函被称为要约邀请。

(2)甲厂 5月 15日给商场回信、甲厂在 5月 19日收到商场发出的第二封信、商场 5月 20日收到乙厂的信函均具备要约条件,为要约。

(3)此情况下,甲厂与商场之间的合同成立,因为 6月 1日给商场同意的答复是有效期内承诺,承诺生效,商场拒绝的话应承担违约责任。

(4)商场和乙厂的买卖合同也成立,因为合同法规定:受要约人在承诺期限内发出承诺,按照通常情形能够及时到达要约人,但因其他原因承诺到达要约人时超过承诺期限的,除要约人及时通知受要约人因承诺超过期限不接受该承诺的以外,该承诺有效。

(5)商场可要求丙厂承担缔约过失责任,丙厂属于假借订立合同、恶意进行磋商。