

经济法学案例 分析解题指南



全国高教自考法律专业案例丛书

顾问 李双元 吴祖谋
主编 蒋新苗 吕岩峰



湖南人民出版社

经济法案例¹分析解题指南

全国高教自考法律专业案例丛书

顾问：李双元 吴祖谋
主编：蒋新苗 吕岩峰
副主编：金彭年 李和平 佘国华
编著：肖北庚 万先运 匡青松

湖南人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

经济法学案例分析解题指南/肖北庚,万先运,匡青松编著.
—长沙:湖南人民出版社,2000.8
(全国高教自考法学案例分析/李双元,蒋新苗主编)
ISBN 7-5438-2366-7

I. 经... II. ①肖... ②万... ③匡... III. 经济法-
案例-分析-中国-高等教育-自学考试-自学参考资料
IV. D922.290.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2000)第 40576 号

责任编辑:邓胜文

装帧设计:胡薇薇

经济法学案例分析解题指南

肖北庚 万先运 匡青松 编著

*

湖南人民出版社出版、发行

(长沙市银盆南路 78 号 邮编:410006)

湖南省新华书店经销 湖南湘潭县人民印刷厂印刷

2000 年 9 月第 1 版第 1 次印刷

开本:850×1168 1/32 印张:7.25

字数:173,000 印数:1-4,000

ISBN7-5438-2366-7

D·316 定价:11.50 元

序 言

作为我国规模最大的开放式、社会化高等教育形式的自学考试产生于 20 世纪 70 年代，自 80 年代初步走向制度化和法制化后，90 年代又再现辉煌，1999 年下半年参加自学考试的人数多达 650 万，再创历史新高。跨入 21 世纪后，随着我国现代法治建设进程的加快，整个社会掀起了一股学法用法的热潮，报考高等教育自学考试法学类（法律、律师专业）的考生急剧增加。但是，在法学类自考中，令考生们深感头疼的是案例分析，一是这类题目所占比较大，二是常常不知从何着手解题，即使答了题也是难得高分。据权威部门的统计，案例分析题是法学自考中失分率最高的一道题。

为了帮助广大考生解决好案例分析题，提高得分机率，最终顺利通过自学考试，在湖南人民出版社邓胜文编辑的精心策划下，我们组织了武汉大学、湖南师范大学、浙江大学、吉林大学、河南大学、湖南大学一批从事法学教育多年、积累了丰富的教学经验和掌握了科学的应试技能的教授、博士及年轻教师，编写了这套高等教育自学考试法学案例分析指南。这套丛书是在全国高等教育自学考试指导委员会法学组成员李二元教授、吴祖谋教授的全面指导下完成的，最大的特点是遵循高等教育自学考试的基本规律，以各门课程的自学考试大纲和教材为依据，先简要介绍典型案例，再结合法理和法律条文进行条分缕析，指明解题思路以后发思维，最后给出一个较为科学的参考答案。每一个案例

都是经过认真、仔细筛选的，分析也是重在传授解题技巧和方法。每一道案例题的题干和答案的设计宗旨在于为广大参加法学自考的同志提供一个举一反三的范例。此外，值得注意的是，这套丛书编排打破了传统模式，并非单纯按自学考试每门课程单独一本辅导书的框架硬套，而是将相关的课程编在一起，以利于触类旁通，诸如将刑法学和刑事诉讼法学合编为刑事法学，将国际法、国际私法学、国际经济法学合编为国际法学，将行政法学、行政诉讼法学和行政处罚法学合编为行政法学。

可以相信，这套经过科学设计和编排的法学自学考试案例分析指南是各位立志以快捷的方式通过法学类自学考试不可多得的指路明灯，只要善于使用，必将使自学收到事半功倍的效果。不仅如此，而且该丛书对普通高等教育学校的法学教学以及参加律师、公证员等考试的考生也同样具有很高的参考价值。

全国高等教育自学考试案例分析解题指南

编写组

2000年8月8日

第一编 掌握科学方法,做好自考经济法案例**分析题 (1)****一、经济法自考案例题的特征 (2)****二、自学考试中经济法案例的分析方法
..... (3)****三、分析经济法自考案例的一般思路
..... (6)****四、几种主要类型的经济法案例的
分析方法和思路 (9)****第二编 经济法自考案例分析实例..... (15)****一、某有限责任公司是否成立 (15)****二、该公司的债券发行申请能否获得
批准 (18)****三、该增资扩股方案有哪些不合法
..... (21)****四、董事会会议召开是否合法 (23)****五、股票上市应遵循哪些程序 (25)****六、公司不能成立,发起人应承担什
么责任 (27)****七、机械厂哪些行为不合法 (29)****八、科技公司设立需什么条件 (32)****九、法律对中外合资企业的出资有何
规定 (34)****十、该合作企业有何不妥之处 (37)****十一、如何申办外资公司 (40)****十二、破产无效行为有哪些 (43)**

目

录

十三、该发明申请能否获中国批准	(45)
十四、专利局驳回申请是否成立 ...	(47)
十五、是职务发明还是非职务发明	(49)
十六、专利局是否应该受理该专利申请	(50)
十七、能否实施强制许可	(52)
十八、法院判决是否正确	(54)
十九、商标局驳回申请是否恰当 ...	(56)
二十、它们是否构成商标侵权	(58)
二十一、双方主张是否有法律依据	(60)
二十二、公司享有该商标专用权吗	(62)
二十三、该商标能否获准注册	(63)
二十四、他能否订立技术合同	(66)
二十五、技术转让合同的成立要件有 哪些	(68)
二十六、是违反合同还是研究开发 风险	(70)
二十七、开发中心的钱能否追回 ...	(72)
二十八、技术合同中双方当事人的权 利和义务有哪些	(74)
二十九、魏某应承担何种责任	(76)
三十、技术转让合同中双方当事人 的责任有哪些	(78)

三十一、社会调查所应承担何种法律 责任	(81)
三十二、公司的钱是否应该退还 ...	(83)
三十三、该买卖合同是否成立	(85)
三十四、光明机械厂同大力机电公司 订立的购销合同是否有效	(87)
三十五、建筑公司是否应承担违约 责任	(89)
三十六、陈某代理合同纠纷案该如何 处理	(91)
三十七、陈某处理沙发套的行为合法吗	(93)
三十八、A 公司与 B 公司的买卖行为有 效吗	(96)
三十九、谁是履行合同中的违约方	(97)
四十、金王厂的做法是否合法	(99)
四十一、他们应怎样签订担保合同	(101)
四十二、怎样解决光明学校同红星服装 厂的合同纠纷	(103)
四十三、甲公司是否有权解除合同	(105)
四十四、张小补是否应承担保证责任	(107)

目

录

四十五、供电局是否应承担损害赔偿 责任	(110)
四十六、畜牧土产总公司应否承担 责任	(111)
四十七、蓝天公司与轻工公司的纠 纷案该如何处理	(113)
四十八、谁该承担退还原告预付款的 责任	(116)
四十九、该店有撤销买卖合同的 权利吗	(118)
五十、怎样处理该涉外经济合同案	(120)
五十一、该技术成果应归谁所有 ...	(122)
五十二、中国公司同美国公司的买卖 合同是否成立	(124)
五十三、A厂与B公司的经济合同纠纷案 该如何处理	(126)
五十四、红光傢俬城是否侵犯 消费者选择权	(129)
五十五、干洗店该承担何种责任 ...	(130)
五十六、公司法律顾问的意见能否 成立	(131)
五十七、王某是否侵犯他人的商业 秘密	(133)
五十八、降价销售是否合法	(135)
五十九、其行为是否构成限制竞争	(137)

六十、如何认定不正当竞争 (139)

第三编 历届经济法学自考题..... (142)

一、一九九四年下半年全国高等教育

自学考试经济法概论试卷 (142)

二、一九九五年上半年全国高等教育

自学考试经济法概论试卷 (148)

三、一九九五年下半年全国高等教育

自学考试经济法概论试卷 (155)

四、一九九六年下半年全国高等教育

自学考试经济法概论试卷 (161)

五、一九九七年全国高等教育自学

考试经济法试卷 (167)

六、一九九八年四月全国高等教育

自学考试经济法试卷 (174)

七、一九九八年十月全国高等教育

自学考试经济法试卷 (180)

八、一九九九年十月全国高等教育

自学考试经济法试卷 (186)

九、一九九四年下半年经济法概论

试题答案 (193)

十、一九九五年上半年经济法概论

试题答案 (197)

十一、一九九五年下半年经济法概论

试题答案 (201)

十二、一九九六年下半年经济法概论

试题答案 (204)

目**录**

- 十三、一九九七年全国高等教育自学考试经济法学试题答案 (207)
- 十四、一九九八年四月全国高等教育自学考试经济法学试题答案
..... (210)
- 十五、一九九八年十月全国高等教育自学考试经济法学试题答案
..... (213)
- 十六、一九九九年十月全国高等教育自学考试经济法学试题答案
..... (216)

第一编 掌握科学方法, 做好自考经济法案例分析题

经济法学是研究经济法及其发展规律的法律学科。它的内容广泛而丰富,是法学体系中一门新兴的、独立的学科。就其内容来看既包括调整市场主体关系的公司法、企业法、破产法,也包括调整市场行为法律关系的合同法、商标法、专利法;还包括调整市场秩序法律关系的反不正当竞争法、消费者权益保护法、产品质量法;同时,调整宏观调控关系的税法、银行法、证券法、票据法等也属经济法范畴,甚至理论界还将经济司法纳入经济法领域。上述各法律部门综合起来使经济法律体系中各部门之间的逻辑联系松散,相互独立。其法律体系的逻辑关系不像民法、刑法那样清晰明了。就其经济法律关系来看经济法中各法律关系纵横交错。它既涵纳了调整国家调控与管理经济运行的纵向关系的法律规范,又包括调整平等的主体之间在市场交易过程中所产生的横向法律关系的法律规范。正是经济法的上述特性使不少考生对经济法自考尤其是案例考题感到难以适从。且从历届考试成绩来看,经济法通过率通常比法律类、财经类自考中其他学科要低。低的原因当然是多方面的。但是,案例分析题失分过多是其主要方面(从以往湖南经济法自考抽样分析来看,案例题超过8分的考生,及格率远远超过其他考生)。正因为如此,我们特对经济法自考案例分析题在题型出题方式及解答技巧等方面予以实例分析,以期为考生做好案例分析题提供思路和方法指导,进而顺利通过经济法自考。

一、经济法自考案例题的特征

1. 经济法案例自考题通常案情简单,但往往内含一个考生容易混淆的知识点。

经济法自考案例分析命题的宗旨是考查考生对教材中所涉及的法律规范的掌握理解程度,进而考查考生利用掌握的法律规范分析和解决实际问题的能力。但自考不同于律考等要求较高的考试,它往往主要注重考查考生掌握基本知识的能力。因而其案例分析题通常案情简单,内容覆盖面小,要求回答的问题也直截了当。不过为了考查考生对问题的理解能力和理解程度,它往往隐含一个容易混淆的知识点。例如全国自学考试第21次考试的案例题:

某日,大连某百货公司致函上海某服装厂,要求订购1500套儿童服装。同一天,上海某服装厂也给大连某百货公司发信,表示愿意提供1500套儿童服装,款式、价格与对方提出的要求完全相同。但双方收到信后,均未给对方答复。两个月后,上海某服装厂即将1500套童装发往大连某百货公司。而该公司以未接到上海某服装厂的回复,合同尚未成立为由,拒绝收货,为此双方发生纠纷。

请问,大连某百货公司拒绝收货对不对?为什么?

本案案情比较简单,涉及知识点也只有合同成立程序,且从表面上来看符合合同成立程序,因为双方信函内容相同。实际上本案需要对合同成立程序要约和承诺作科学理解,即要约和承诺不仅存在内容相同,而且有时间先后,要约在先承诺在后,理解了这一点这一案例题就变得十分简单。从本案来看双方收到信以后均未给对方回信,合同仍停留在要约阶段,尚未成立,不产生权利义务关系。因而本案可以这样回答:——大连某百货公司有权拒绝

收货,因为合同尚未成立,不对合同双方产生任何权利义务关系。

2. 案例分析题所涉及的法律规范横向跨度小,只有少数几章可出案例分析题。从考试大纲的要求和历年自考案例分析题命题范围来看,主要只在经济合同法、涉外经济合同法、技术合同法、工业产权法、消费者权益保护法、产品质量法、公司法、外商投资企业法等几章中出案例分析题。其中合同法几章中出现案例分析题的概率超过80%,因而考生在自学中需要对上述各章节尤其是合同法中各章节予以特别注意。

3. 经济法自考案例分析题型也比较简单,主要类型涉及到实例分析题和内容审查题两种类型。经济法自学考试大纲的要求就反映了这一点。这也有别于历届律考类型,律考中案例分析题已基本实现了标准化。自考中的非标准化案例分析题要求考生对法律法规记忆比较清楚,且能结合具体案例予以实证分析。这要求考生对可能命案例分析题的有关章节所涉及的法律法规给予准确记忆。

二、自学考试中经济法案例的分析方法

了解经济法案例分析题的特点是正确分析案例题的逻辑前提。因为,它有助于我们有目标、有重点地了解某些方面的经济法律法规;有针对性地搜集一些案例题并进行经常性的平时练兵。然而案例分析题本身的特点不仅要求考生掌握扎实的理论知识,更应注意如何运用这些基本理论来对案情进行分析和判断,并针对问题提出正确答案,这就要求考生要有科学的分析方法。为了使考生在经济法自考中做好案例分析题,提高复习效率。我们结合自考中经济法案例分析题特点,与考生谈谈经济法案例分析的一些基本方法,以期为消费者提供帮助。

1. 从具体到抽象再到具体的方法。这是逻辑思维中一个基

本思想方法。它要求方法运用人首先掌握丰富的具体事实和情况,然后运用抽象思维方法抽象出事物的一般规律,再用这一般规律去分析和指导具体实践。将这一方法移植到案例分析中来,也就是要求运用人首先反复仔细阅读案情,然后从中抽象出一般经济法律关系并找到处理这一类法律关系的相应法律法规,再将这些法律法规运用到具体案情中去,结合案情找出正确答案。这一方法看似简单运用起来却并不容易。不过考生时时回想一下中学阶段做数学题的基本方法,就可以不断地提高运用这一方法的能力。因为解数学题的基本方法也是从具体到抽象再到具体的实际运用。解数学题的看题审题就相当于这一方法中了解客观事实这一阶段;审题后找出解数学题的具体公式就相当于这一方法中抽象出一般规律这一思维,也即案例分析中找出法律关系和适用的法律法规这一阶段;解数学题中找到了解题公式后的具体解题也即该方法中将抽象规律运用到具体实践。这一环节,也即案例分析中运用具体法律法规分析实际案例的环节。

2. 联系的方法,也就是联系事物各个方面和环节分析事物的方法,在经济法案例分析中,也就是联系具体案例的各个方面和各种经济法律法规对案情进行综合分析的方法。经济法法律部门众多、内容庞杂,使得分析经济案例时更应重视这一方法。这一方法在分析经济案例的具体要求时不能只注意某一章节所涉及的法律法规而应注意各章节法律法规纵横向联系,尤其应当结合具体规范理解抽象规范。例如案例:1999年10月3日某市兴达公司欲在A县迅达乡铁岭村开发一片集体山地,于是兴达公司直接找到铁岭村村长张某。张某了解兴达公司来意以后,认为兴达公司开发本村山地有利于本村经济发展,于是与兴达公司直接签订了开发经营合同。问该合同是否有效。要回答这一问题,如果只了解《中华人民共和国合同法》第52条显然是不够的,必须依据该条第5款:违反法律、行政法规的强制性规定的合同无效,结合其他方

面的法律法规,具体到本案要结合《中华人民共和国村民委员会组织法》中有关规定,才能准确回答本题。具体来说本合同的签订由于违反了村民委员会组织法中有关村经济中的重大问题必须村民大会或全体村民会议讨论通过方后才为有效的规定。因而本合同属于违反法律强制性规定的合同,无效。

3. 耐心细致方法。通常意义上耐心细致并不是做案例分析题的一种基本方法,而是解题的基本要求。考虑到不少考生在做案例分析题,一目十行,下笔匆匆,特将其提到方法论高度以引起考生重视。它的基本要求是考生阅读案例时要认真阅读每一情节、每一行为,每一要件,并每阅读一个情节、一个行为、一个要件时都标出相应法律规定,然后将行为与法律规定加以对比思索,看是否符合相应规定,进而做出符合题意要求的答案。这种方法特别适合于做内容审查型案例。

例如:1994年7月,为了适应经济建设发展的需要,某市政府根据公民王某的申请批准了组建具有企业法人资格、经营范围较广的市场经济开发有限公司。批准后,王某开始公司的筹建工作。王某在研究确定人员、场所、组织机构、起草章程等筹备工作同时,积极筹借资金,最后确定拟设立的市场经济开发公司的注册资金为100万元。由王某自己出资50万元,李某出技术和商标,折价25万元,其余25万元由发行债券募集。此后,王某前往登记管理部门登记注册,申请公司开业。申请时提交的文件包括:申请登记书、公司章程、住所和经营场所、信用证明,以后又根据公司登记机关审查意见,改正了公司筹建过程中不符合法律规定的地方,于同年8月25日补齐了规定必须提交的其他文件材料,最后登记部门于1994年10月30日准予市场经济开发有限公司登记注册。至此,市场经济开发公司正式设立,王某为公司总经理、法定代表人。

问:①筹建过程中,王某最初研制的筹资方案有无不符合法律规定之处。

②筹建过程中的筹建程序是否有不符合法律规定之处。

这类案例属于内容审查型案例,解答时特别适用耐心细致方法。从本案来看需要考生结合提问逐句逐句地通读案例,并有重点地标记一下与问题有关的句子。就第一问来看,需要就注册资金每一句话都要反复琢磨,即对“由王某自己出资 50 万元,李某出专有技术和商标,折价 25 万元,其余 25 万元由发行债券募集”进行反复思考。然后用熟记的有关有限责任公司注册资金和债券发行的相关法律规定进行分析。这样我们不难看出王某最初研制的筹资方案有两点不符法律规定之处。第一,是李某出专有知识和商标,折价 25 万元超过了公司注册资金的 20%,不符公司法的相关规定。第二,余下 25 万由发行债券募集,违反了公司法关于发行债券所筹资金只能用于扩大再生产规定,且市场经济开发公司不具备发行债券条件。

要回答本题的第二问,不仅需要熟读案情中的有关情节,并且要将相关情节进行思索,判断出其属于公司成立程序的哪一个程序。例如,案情中“某市政府根据公民王某的申请批准了组建具有企业法人资格”属于公司成立中第一个程序——审查批准程序。以这一思维方式对整个案情进行分析,本案公司成立过程中少了“依法验资并出具证明”这一程序,这样本题答案也就出来了。

三、分析经济法自考案例的一般思路

分析方法是分析案例的抽象原则,对分析案例具有宏观导向作用。这种导向作用现实化、具体化的过程就构成了分析案例的一般思路。一般来说,不同的方法有不同的思路,以下从分析案例的共性出发,对分析思路做概括性描述。

考生拿到经济法案例分析题后,一般应按下列几个步骤解答:

1. 熟读案情,理解题意。考生拿到案例后首先应仔细阅读案