

南京审计大学

2021 年硕士研究生招生考试初试（笔试）试题（ A 卷 ）

科目代码: 816

科目名称: 法学综合二（民法学、刑法学）

满分: 150 分

注意: ①认真阅读答题纸上的注意事项; ②所有答案必须写在答题纸上, 写在本试题纸或草稿纸上均无效; ③本试题纸须随答题纸一起装入试题袋中交回!

一、名词解释（共 6 小题，每小题 4 分，共 24 分）

1. 请求权
2. 动产浮动抵押
3. 债的不真正义务
4. 先诉抗辩权
5. 信用卡诈骗罪
6. 犯罪构成

二、简述题（共 6 小题，每小题 10 分，共 60 分）

1. 简述表见代理及其构成要件
2. 简述地役权及其法律特征
3. 简述债权人的代位权及成立要件
4. 简述融资租赁合同的法律特征
5. 简述紧急避险的概念及其成立条件
6. 简述贪污罪与挪用公款罪的区别

三、论述题（共 2 小题，每小题 16 分，共 32 分）

1. 试论缔约过失责任
2. 试述刑事责任能力

四、案例分析题（共 2 题，每题 17 分，共 34 分）

1. 甲与乙系同村邻居，甲因有事长期外出，乙见甲房屋因大雨致损，即存相助修缮之念。奈因经济困难，无力相助。遂向同村人丙借款 5000 元修房。房屋修好后不久，甲儿子返家，告之乙说其父甲希望出售该房，希望乙能够相助其卖房。乙遂四处打听张罗卖房，城镇居民丁见此房不错，遂交给乙 5000 元作为定金。甲返家后，乙告知卖房之事，甲否认其子卖房与委托卖房之说。根据本案情况，请回答以下法律问题：

(1) 乙帮助甲修房的行为属于什么法律行为？如甲不承认乙行为的合法性，乙能否要求甲返还修房款？

为什么？

- (2) 丙能否向甲主张不当得利返还请求？为什么？
- (3) 乙相助甲卖房行为是否有效？为什么？
- (4) 丁购买此房的行为是否有效？为什么？
- (5) 对于丁的买房行为，应如何处理？
- (6) 乙能否将收取的甲卖房定金予以抵消？为什么？

2. 林某与许某曾合伙做生意（双方没有债权债务关系）。2019年5月23日，林某窃得许某的一张银行借记卡，后根据身份证号码试出了借记卡密码，将许某卡上的9万元存款转到自己的账户上（没有取出现金）。许某向银行查询知道真相后，让林某还给自己9万元。同年6月26日，林某将许某约至某地，二人发生争执，林某临时产生杀害许某的想法，突然勒许某的颈部、捂许某的口鼻，致许某昏迷。林某以为许某已死亡，便将许某“尸体”缚重扔入河中。6月28日凌晨，林某将恐吓信置于许某家门口，谎称许某被绑架，让许某之妻吴某（某国有企业总经理）拿20万元到某大桥赎人，如报警将杀死许某。吴某不敢报警，但手中只有3万元，于是在上班之前从本单位保险柜拿出10万元，又向本单位的工作人员宋某索要7万元，并向宋某承诺将破格提拔宋某为副总经理，宋某感到，如按照正常的条件和程序，自己绝无可能担任副总经理，吴某的承诺是自己的大好机会，就急忙将7万元送给吴某。吴某将凑齐的20万元送至某大桥处。林某蒙面接收20万元后，声称2小时后吴某即可见到丈夫。28日下午，许某的尸体被人发现（经鉴定，许某系溺水死亡）。30日，林某被公安机关抓获，公安人员将20万元退还吴某，吴某于8月3日将10万元还给公司，7万元并未还给宋某，也没有提拔宋某。

问题：

- (1) 林某的行为是否构成犯罪，如构成犯罪的话，应当如何认定？
- (2) 吴某向宋某要钱的行为是否构成犯罪，如构成犯罪的话，应当如何认定？
- (3) 吴某从本单位保险柜拿出10万元的行为该如何认定？
- (4) 宋某的行为是否构成犯罪，如构成犯罪的话，应当如何认定？