**2017年 上海政法学院硕士研究生入学考试**

**法学综合试题**

考生须知：

1. 考生根据报考专业，结合招生简章，选择如下专业课中的4门作答，满分150分；

|  |  |
| --- | --- |
| **报考方向** | **作答专业课名称** |
| 法学理论 | 宪法学、刑法学、民法学、民事诉讼法学 |
| 宪法学与行政法学 | 法理学、宪法学、刑法学、民法学 |
| 刑法学 | 法理学、宪法学、民法学、刑事诉讼法学 |
| 诉讼法学 | 法理学、宪法学、刑法学、民法学 |
| 经济学学 | 法理学、宪法学、行政法学、民法学 |
| 民商法学 | 法理学、宪法学、刑法学、民事诉讼法学 |
| 环境与资源保护法学 | 法理学、宪法学、行政法学、民法学 |
| 国际法学 | 法理学、宪法学、刑法学、民法学 |

1. 超过考试指定范围的作答不得分。全部答案均写在答题纸上，作答在本试卷上的不得分；
2. 考生需在答题纸上标明答题专业课名称和序号。
3. **法理学**
4. 简述题（本大题1小题，每小题12分，共12分）

法的局限性。

（二）论述题（本大题1小题，每小题25.5分，共25.5分）

论司法的原则

**二**、**宪法学**

（一）名词解释题（本大题1小题，每小题5分，共5分）

刚性宪法

1. 简述题（本大题1小题，每小题8分，共8分）

简析人民主权原则

1. 论述题（本大题1小题，每小题24.5分，共24.5分）

阐述我国《宪法》中有关法治的规定

**三、民法学**

（一） 名词解释题（本大题21小题，每小题5分，共10分）

1、处分行为

2、代位继承

（二）简述题（本大题1小题，每小题10分，共10分）

简述诉讼时效适用的对象及诉讼时效完成的效果

（三）案例题（本大题共3小题，每小题分值如下，共17.5分）

大学生小明周一上课时看到同学小燕所戴手镯非常漂亮，拟买下送与女朋友做礼物。课后小明从小燕处讨得手镯把玩，越发喜欢，遂与小燕商量：以500元买下手镯，当天拿走手镯，先付给小燕200元，下周一再付给小燕300元。

小燕同意。小明付给小燕200元后喜携手镯离去。不料手镯实为小燕同寝室同学小云所有，为小燕所借。得知手镯卖与小明，小云不喜，坚持要求小燕讨回。

【问题】

1. 小明与小燕之间的合同是否成立、有效？简述法律依据。（6分）
2. 手小明是否取得手镯所有权？如取得，何时取得、是什么性质的取得？简述法律依据。（6分）
3. 小燕与小云有何法律关系？小云有何权利？（5.5分）

**四、行政法学**

（一）名词解释题（本大题2小题，每小题5分，共10分）

1、行政复议

2、行政处分

（二）论述题（本大题1小题，每小题27.5分，共27.5分）

试述负面清单

1. **刑法学**
2. 名词解释题（本大题1小题，每小题7.5分，共7.5分）

犯罪构成

1. 简述题（本大题1小题，每小题10分，共10分）

简述正当防卫的成立条件

（三）论述题（本大题1小题，每小题20分，共20分）

论述故意犯罪停止形态与故意犯罪发展阶段的关系

**六、民事诉讼法学**

（一）名词解释题（本大题2小题，每小题6分，共12分）

1、合议制度与独任制

2、反诉与上诉

（二）简述题（本大题2小题，每小题分值如下，共25.5分）

1、简述我国民事诉讼中的专属管辖（12.5分）

2、简述诉讼代表人与诉讼代理人的区别（13分）

**七、刑事诉讼法学**

（一）名词解释题（本大题2小题，每小题6分，共12分）

1、拘留与据传

2、立案管辖与审判管辖

（二）简述题（本大题2小题，每小题分值如下，共25.5分）

1、简述依法不予追究刑事责任原则的法定情形（12分）

2、简述取保候审的概念与适用对象（13.5分）

**2017年上海政法学院硕士研究生入学考试**

**业务科目试题**

考试科目名称：民商法学

1. **名词解释（本大题共2小题，每小题5分，共10分）**
2. 动产浮动抵押
3. 缔约过失责任
4. **简答题（本大题共4小题，每小题15分，共60分）**
5. 我国合同法126条规定：“涉外合同的当事人可以选择处理合同争议所适用的法律，但法律另有规定的除外。涉外合同的当事人没有选择的，适用与合同有最密切的国家的法律。在中华人民共和国境内履行的中外合资经营企业合同、中外合作经营企业合同、中外合作勘探开发自然资源合同，适用中华人民共和国法律。”

【问题】该条所谓“涉外合同的当事人可以选择处理合同争议所适用的法律”，是指实体法还是程序法，还是都包括？诉讼时效制度是否属于可以选择的法律？简述理由。（15分）

1. 简述转继承与代位继承。（15分）
2. 简述有限责任公司与股份有限公司的异同。（15分）
3. 简述保险的要素。（15分）
4. **论述题（本题共2小题，第1题25分，第2题30分，共55分）**
5. 简述侵权责任法中的作为侵权行为构成要件的过错与行为之违法性关系。
6. 论述商法中的保护交易安全原则。
7. **案例题（本大题共25分，每小题分值见下）**

大学生小明周一上课时看到同学小燕所戴手镯非常漂亮，拟买下送与女朋友做礼物。课后小明从小燕处讨得手镯把玩，越发喜欢，遂与小燕商量：以1000元买下手镯，当天拿走手镯，先付给小燕500元，下周一再付给小燕500元。

手镯实为小燕寝室同学小云所有，为小云所借。小云因为虚荣，并未告知小明实情。但小燕表示不同意出售手镯。小明以要向老师告发小燕上次考试作弊一事为要挟，小燕无奈同意。小明付给小燕500元后喜携手镯离去。得知手镯卖与小明，小云不喜，坚持要求小燕讨回，并与小燕一起找小明理论，要求退回500元并拿回手镯。小明称依据民法善意取得制度已经取得该手镯的所有权并当场又拿出500元要小燕收下，同时拒绝交还手镯。

另，该手镯原味小云男友以900元价格在云南旅游时购得。

【问题】

1. 小明与小燕之间的合同是否成立、有效？简述法律依据。（10分）
2. 手镯所有权是否变动？如变动，何时变动？简述法律依据。（8分）
3. 你认为本案应当如何处理？简述法律依据。（7分）

**2017年上海政法学院硕士研究生入学考试**

**业务科目试题**

考试科目名称：经济法学综合

1. **名词解释（本大题共6小题，每小题6分，共36分）**
2. 经营者集中
3. 商业秘密
4. 内幕交易
5. 税收逃避
6. 用人单位的内部劳动规则
7. 工伤保险
8. **简述题（本大题共6小题，每小题9分，共54分）**
9. 简述经济法与行政法的关系
10. 简述市场规制法的原则
11. 简述滥用市场支配地位行为的表现
12. 简述政府采购的方式
13. 简述我国劳动争议仲裁的受案范围
14. 简述劳动法对女职工的特殊保护
15. **论述题（本大题共2小题，每小题30分，共60分）**

1、《消费者权益保护法》所规定的经营者的具体义务

2、论我国的工资保障制度

**2017年 上海政法学院硕士研究生入学考试**

**业务科目试题**

考试科目名称：刑法学

**一、名词解释题（本大题共5小题，每小题5分，共25分）**

1、不作为

2、直接故意

3、犯罪中止

4、法条竞合

5、空白罪状

**二、简答题（本大题共3小题，每小题5分，共45分）**

1、简述共同犯罪的成立条件；

2、简述我国刑法关于数罪并罚的基本规定

3、简述认定盗窃罪与非罪的行为界限。

**三、论述题（本大题共2小题，每小题25分，共50分）**

1、论述我国刑法中的刑罚目的；

2、论述贪污罪的主要认定要件与关键情形。

**四、案例分析题（本大题共1小题，每小题30分，共50分）**

2009年4月，被害人彭某经营位于江西省新余市某选矿厂。2010年4至5月间，被告人陈某为迫使彭某转让该厂，多次指使社会人员以每去一次每人发50元为条件，组织本地部分老人，妇女到厂里，采取关电闸、阻拦货车装货等方式阻碍生产，并对工人进行威胁。2010年11月，彭某被迫将该选矿厂以390万元的价格转让给陈某。陈某陆续支付彭某320万元，但仍欠70万元，彭某多次讨要未果。2011年7月3日21时许，在新余市某娱乐城301包厢内，陈某指使艾某等人殴打彭某，并逼迫彭某写下收到陈某购买选矿厂所欠70万元的收条。经鉴定，彭某所受身体损伤构成轻微伤。

分析：陈某的行为应当如何认定？

**2017年 上海政法学院硕士研究生入学考试**

**业务科目试题**

考试科目名称：环境与资源保护法学

**一、名词解释题（本大题6小题，每小题5分，共30分**）

1、环境污染

2、环境公益诉讼

3、重点污染物总量控制制度

4、环境保护目标责任制

5、共同但有区别的责任原则

6、国际环境法中的代内公平

**二、简述题（本大题共4小题，每小题15分，共60分）**

1、简述环境民事责任的内涵及特点。

2、简述环境标准制度。

3、简述“三同时”制度

4、简述突发环境事件应急预案制度。

**三、论述题（本大题共2小题，每小题30分，共60分）**

1、论述我国的环境影响评价制度。

2、论述国家资源开发主权权利和不损害国外环境责任原则。

**2017年 上海政法学院硕士研究生入学考试**

**业务科目试题**

考试科目名称：宪法学与行政法学

**一、名词解释题（本大题共5题，每小题7分，共35分）**

1、公共行政

2、村民自治

3、地方性法规

4、行政许可的设定

**二、简答题（本大题共3小题，每小题15分，共45分）**

1、什么是行政典型案例？

2、行政合理性原则的含义是什么？

3、什么是公务组织？

**三、论述题（本大题共2小题，每小题25分，共50分）**

1、论述大陆法系国家的行政法概念；

2、论述行政处罚中行政违法行为的制止。

**四、修法简评题（本大题共1小题，每小题20分，共20分）**

试对2014年《行政诉讼法》的修改做出评说。

**2017年 上海政法学院硕士研究生入学考试**

**业务科目试题**

考试科目名称：法理学

**一、名词解释题（本大题4小题，每小题6分，共24分）**

1、部门法

2、对世权

3、法的制定

4、特别法

**二、简述题（本大题4小题，每小题15分，共60分）**

1、民法法系和普通法法系的区别

2、法治与人权的相互作用

3、法律制裁的种类

4、世界各国采用过的对人效力的原则

**三、论述题（本大题2小题，每小题33分，共66分）**

1、论法的适用及其特点

2、论法律解释的必要性

**2017年 上海政法学院硕士研究生入学考试**

**业务科目试题**

考试科目名称：国际法学综合

**一、名词解释题（本大题共6小题，每小题5分，共30分）**

1、国际法

2、引渡

3、冲突规范

4、法律关系本座说

5、PPP模式

6、特别提款权

**二、简述题（本大题共3小题，每小题10分，共30分）**

1、如何理解国际法和国内法的关系？

2、简述法律规避的构成要件及其我国的相关规定。

3、委付和代位求偿的区别。

**三、论述题（本大题共3小题，每小题30分，共90分）**

1、论国际法的效力根据与学派。

2、论我国关于合同法律适用的理论与实践。

3、结合世界贸易组织的《反倾销协议》和我国相关法律规定，论述反倾销的实体规则和程序规则。

**2017年 上海政法学院硕士研究生入学考试**

**业务科目试题（B卷）**

考试科目名称：诉讼法学

**一、名词解释题（本大题共6小题，每小题5分，共30分）**

**民事诉讼法学部分：**

1.法官阐明权

2.管辖恒定原则

3.庭前会议

**刑事诉讼法学部分：**

4.补强证据规定

5.侦查实验

6.证据不足不起诉

**二、简述题（本大题共4小题，每小题10分，共40分）**

**民事诉讼法学部分：**

1.简述当事人提起反诉的条件。

2.简述辩论原则的基本内容。

**刑事诉讼法学部分：**

3.简述公安司法机关在不同诉讼阶段对法定不追究刑事责任之公诉案件的处理方式。

4.简述我国刑事诉讼法对补充侦查的规定。

**三、论述题（本大题共3小题，每小题20分，共60分）**

**民事诉讼法学部分：**

1.在我国民事司法实践的个案中，曾存在以下现象：针对原告的起诉，法院在收到起诉材料之后七日以内，既不立案又不向原告出具不予受理的裁定。2015年4月1日，中央全面深化改革领导小组通过了《关于人民法院推行立案登记制改革的意见》，实施立案登记制。请结合前述现象，围绕我国民事诉讼中的立案登记制改革展开论述。

**刑事诉讼法学部分：**

2.论我国刑事诉讼非法证据排除规则的理论基础与主要内容。

3.论我国刑事诉讼二审程序中的上诉不加刑原则。

**四、案例分析题（本大题共1小题，共20分）**

**民事诉讼法学部分：**

某男星王某某因妻子马某出轨经纪人，向法院起诉马某离婚，并主张分割财产及对两名子女的扶养权。法院予以立案审理。

【问题】

1.如果马某向法院申请不公开审理，而王某某则申请公开审理，法院应作如何处理？为什么？

2.马某不想直面王某某，可否在开庭审理时不到庭而只让委托律师出庭呢？为什么？

3.如果一审法院判决离婚，在宣判时必须向当事人告知哪些事项？

4.如果一审法院判决不准离婚，而原告提起上诉，二审法院认为应判离婚，此时对财产与子女问题作何处里？

5.如果一审法院判决离婚，双方当事人均未上诉而判决生效。后马某认为不应判离婚且财产分割也有错误，可否对生效判决申请再审？为什么？