

华侨大学 2014 年硕士研究生入学考试专业课试卷

(答案必须写在答题纸上)

招生专业 法学理论、刑法学、民商法学、诉讼法学、经济法学、国际法学

科目名称 刑法学与民法学 科目代码 820

一、名词辨析：(本大题共 6 小题，每小题 5 分，共 30 分)

- 1、浮动抵押
- 2、先诉抗辩权
- 3、提存
- 4、期待可能性
- 5、犯罪预备
- 6、妨害公务罪

二、简答题：(本大题共 5 小题，每小题 12 分，共 60 分)

- 1、地役权及其制度价值
- 2、我国遗失物拾得人的权利和义务
- 3、违约责任的免责事由
- 4、简述刑罚裁量的概念与特征。
- 5、简述绑架罪的概念与构成要件。

三、论述题：(本大题共 2 小题，每小题 15 分，共 30 分)

- 1、试述可撤销与可变更民事法律行为的种类。
- 2、试论犯罪概念及其特征。

三、案例分析：(本大题共 2 小题，每小题 15 分，共 30 分)

案例 1：三盛房地产开发有限公司（下称“三盛公司”）向中国建设银行厦门市分行（下称“建行”）申请贷款 1000 万元，并以其开发的 2000 多平米的房产设定了抵押。双方签署了《抵押贷款合同》，并办理了抵押登记。数月后，三盛公司将抵押的这些房产出租给了爱家商贸公司（下称“爱家超市”），该商贸公司租赁了这 2000 余平米的商铺经营超市。双方签订了《租赁合同》，约定租期 6 年。但三盛公司未将商铺已抵押给建行的事实告知爱家超市。三盛公司借款到期也未向建行归还本息。

建行索要无果遂向法院提起诉讼，法院判令三盛公司须在判决生效后 10 日内偿还欠款本息及违约金共计 1450 万元；建行对抵押商铺折价、拍卖或变卖后所得价款，优先受偿。

招生专业 法学理论、刑法学、民商法学、诉讼法学、经济法学、国际法学

科目名称 刑法学与民法学 科目代码 820

该判决生效后，建行向法院申请强制执行。法院受理后，对抵押的高档组织拍卖，并书面通知爱家超市可以参与竞买，如爱家超市未能竞买成功，则必须限期搬迁。

爱家超市向法院提出执行异议。理由是：根据合同法第 229 条规定：“租赁物在租赁期间发生所有权变动的，不影响租赁合同的效力”。法院组织执行听证。

请回答以下问题：

- (1) “先押后租”时，抵押权对抵押财产上后设立的租赁权有什么影响？
- (2) 如果爱家超市未能竞买成功，而不得不搬离，其损失应由谁承担？
- (3) 如果租赁在先，抵押权对抵押财产上已存在的租赁权有什么影响？

案例 2：2004 年 8 月 1 日晚，出租车司机黄某载着一位女乘客李某要去市郊。路上，预谋抢劫的甲拦下车，说是要去同一个地方，现在不好打车，要拼车。黄某同意了。上车后不久，甲见坐在后排座位上的李某颇有姿色，便起强奸歹念，对李某动手动脚。李某胆小，不敢反抗。甲扒下其裤子，奸淫了李某。在此过程中，黄某劝甲不要乱来，但甲未予以理睬。强奸后，甲令李某先下了车。出租车至某超市旁时，甲持刀逼住黄某从其身上抢走现金 200 余元和一部手机，将车钥匙丢出窗外后下车逃跑。黄某拾回钥匙后，甲已不知去向。黄某开车寻找，发现甲正要坐一台摩托车逃走。黄某使用出租车车头撞摩托车前轮，甲跳下车逃跑。黄某继续驾车追赶，将甲逼在一处栏杆内。黄某在车内见甲手持尖刀在晃动，双方僵持了约 10 秒钟左右，甲又跑。黄某驾车将其撞倒，致其失血性休克死亡。后黄某拨打 110 报警。请问：

- (1) 黄某与甲是否构成强奸罪的共犯？为什么？（8 分）
- (2) 黄某撞倒甲致其死亡的行为是否构成正当防卫？为什么？（7 分）