

单选(49)--

- 1、《民法典》第 509 条规定：“当事人应当按照约定全面履行自己的义务。当事人应当遵循诚信原则，根据合同的性质、目的和交易习惯履行通知、协助、保密等义务。当事人在履行合同过程中，（）。”-->**A.应当避免浪费资源、污染环境和破坏生态**
- 2、《民法典》第 577 条规定：“当事人一方不履行合同义务或者履行合同义务不符合约定的，应当承担继续履行、采取补救措施或者赔偿损失等违约责任。”意味着违约责任一般应采取（）。-->**A.无过错归责原则**
- 3、《民法典》第 588 条第 1 款规定：“当事人既约定违约金，又约定定金的，一方违约时，对方可以选择适用违约金或者定金条款。”此规定说明（）。-->**B.违约金和定金不可兼得**
- 4、《民事诉讼法》规定了（）、调解原则、辩论原则、诚实信用原则、处分原则、支持起诉原则、民事检察监督原则等。-->**平等原则**
- 5、《中央企业合规管理办法》第 18 条规定，中央企业应当针对反垄断、（）、生态环保、安全生产、劳动用工、税务管理、数据保护等重点领域，以及合规风险较高的业务，制定合规管理具体制度或者专项指南。-->**A.反商业贿赂**
- 6、不得安排女职工在怀孕期间从事国家规定的第三级体力劳动强度的劳动和孕期禁忌从事的劳动。对怀孕（）个月以上的女职工，不得安排其延长工作时间和夜班劳动。-->**被判刑和收监执行**
- 7、不得安排女职工在怀孕期间从事国家规定的第三级体力劳动强度的劳动和孕期禁忌从事的劳动。对怀孕（）个月以上的女职工，不得安排其延长工作时间和夜班劳动。-->**B.七**
- 8、不设有法务职位的小型企 业，会（）寻求法律建议；设有法务职位的企业，则（）提供决策建议。（）。-->**B.向外部，由法务部门**

- 9、不属于企业范畴的是（）。-->**村委会**
- 10、大多数企业在开展生产经营活动的过程中比较重视市场风险、管理风险等一般风险，但更需要考虑生产经营活动中的（）。-->**C.合规风险**
- 11、担保类合同的常见风险包括担保物权实现风险、保证方式约定风险、（）。-->**C.为他人提供担保风险**
- 12、担保物权是指担保物权人在债务人不履行到期债务或者发生当事人约定的实现担保物权的情形时，依法享有的（）的权利。-->**C.就担保财产优先受偿**
- 13、对企业法务的含义理解正确的是（）。-->**工作机构、工作岗位、从事该职业的群体、一种职业**
- 14、法院受理案件后，即进入案件的（）。我国法上的第一审审理程序，除包括第一审普通程序外，还包括简易程序和小额程序。-->**C.第一审审理程序**
- 15、房某于 2011 年 1 月至人寿保险有限公司工作，双方之间签订的最后一份劳动合同履行日期为 2015 年 7 月 1 日至 2017 年 6 月 30 日，约定房某担任战略部高级经理一职。2017 年 10 月，人寿保险有限公司对其组织架构进行调整，决定撤销战略部，房某所任职的岗位因此被取消。双方就变更劳动合同等事宜展开了近两个月的协商，未果。12 月 29 日，人寿保险有限公司以客观情况发生重大变化、双方未能就变更劳动合同协商一致，向房某发出解除劳动合同通知书。房某对解除决定不服，经劳动仲裁程序后起诉要求恢复与中国人寿保险有限公司之间的劳动关系-->**虽然房某在年终奖金发放前已离职，但中国人寿保险有限公司应当支付年终奖金**
- 16、根据合同解除方式的不同，劳动合同的解除可分为（）、劳动者单方面解除和用人单位单方面解除。-->**B.双方协议解除**
- 17、公司律师是指（）。-->**A.与国有企业订立劳动合同，依法取得司法行政机关颁发的公司律师证书，在本企业从事法律事务工作的员工**
- 18、合规之“规”包括标准、法规、法则、原则、道德等在内的各种规范的总称，在此意义上，企业合规具有法律规则和（）的双重属性。-->**A.道德规范**
- 19、基于法律行为引起的物权变动是指民事主体通过民事法律行为而设立、变更、转让或消灭动产或不动产物权，其构成要件主要包括原因行为和物权变动的（）。-->**D.公示要件**
- 20、甲公司欠乙公司货款 100 万元，先由甲公司提供机器设备设定抵押权、丙公司担任保证人，后由丁公司提供房屋设定抵押权并办理了抵押登记。甲公司届期不支付货款，下列哪一表述是正确的？（）。-->**乙公司应先行使机器设备抵押权**
- 21、甲公司与乙公司签订合同购买一批电子元件，约定在丙市港口交货，由甲公司负责租船运输。货到后，乙公司发现该批货物存在严重的质量问题，根本无法用于生产、使用，于是通知甲公司拒绝接受货物，并将该批货物存放于港口丁仓库。后由于发生海啸，海水灌入丁仓库，造成所有电子元件均遭浸泡，全部报废，那么上述损失（）。-->**由甲公司承担**
- 22、竞业限制是指依据法律规定或合同约定，与特定营业主体有特定法律关系的主体，在一定的时空范围内不得在与该特定营业主体有（）的用人单位就业，也不得从事与该特定营业主体有竞争关系的业务活动。-->**C.竞争关系**

- 23、开庭审理的基本流程包括：开庭准备—宣布开庭—法庭调查—法庭辩论—制作庭审笔录—（）—宣告判决（定期或当庭）等流程。-->**A.合议庭评议**
- 24、劳动者享有（）、选择职业、获得劳动报酬、劳动安全卫生保护、休息休假、社会保险福利、接受职业技能培训和提请劳动争议处理等权利。-->**A.平等就业**
- 25、劳动争议仲裁裁决分为有限的终局裁决和非终局裁决。有限的终局裁决，裁决作出后用人单位不能提起诉讼，但劳动者可以在收到裁决书之日起的（）日内提起诉讼；非终局的裁决，即裁决作出后双方当事人均可在收到裁决书之日起的（）日内提起诉讼。（）。-->**A.15, 15**
- 26、民事纠纷有多元解决机制，主要包括（）。-->**和解；调解；仲裁；诉讼**
- 27、民事诉讼的整体流程开始于（）。-->**C.当事人的起诉行为**
- 28、《民事诉讼法》规定了（）、调解原则、辩论原则、诚实信用原则、处分原则、支持起诉原则、民事检察监督原则等。-->**A.平等原则**
- 29、民事诉讼是以国家强制力为后盾的法定程序，其解决纠纷的过程具有（），法院作出的生效裁判，具有（）地确定当事人之间权利义务关系的效力。-->**A.强制性，终局性**
- 30、企业（）的建立和使用，有助于进行风险事先防范、加速签约进程和提升企业形象。-->**B.合同模板库**
- 31、企业法务在企业中从事的工作不包括（）。-->**D.管控生产车间**
- 32、企业合规的管理原则包括坚持党的领导、（）、坚持权责清晰、坚持务实高效。-->**B.坚持全面覆盖**
- 33、企业合规的内容主要由合规体系和（）两部分组成。-->**A.专项合规**
- 34、企业刑事合规一方面，以外部（）为基础，旨在满足刑事法律义务、避免刑事法律责任；另一方面，通过内部（）促进刑法落实，旨在增强企业刑事犯罪风险防控能力，促进企业经营目标的实现。（）。-->**A.刑事法律，风险防控机制**
- 35、失业人员停止享受失业待遇的情况包括：①重新就业；②应征服兵役；③移居境外；④享受基本养老保险；⑤无正当理由，拒不接受当地政府指定部门或者机构介绍的适当工作或者提供的培训；（）；⑦有法律、行政法规规定的其他情形。-->**A.被判刑和收监执行**
- 36、司法机关工作人员是指（）。-->**A.人民法院和人民检察院的工作人员**
- 37、所有权是指所有权人对自己的不动产或者动产，依法享有的（）、使用、收益和处分的权利。-->**A.占有**
- 38、我国的法院分为四级，即（）、中级人民法院、高级人民法院和最高人民法院，这四级法院均有权受理第一审民事案件。-->**C.基层人民法院**
- 39、我国的民事法院分为四级法院，即（）、中级人民法院、高级人民法院和最高人民法院，这四级法院均有权受理第一审民事案件。-->**C.基层人民法院**
- 40、无论劳务派遣单位违法或用工单位违法，只要给派遣劳动者造成损害结果的，劳务派遣单位和用工单位都应当互负（）责任。-->**C.连带赔偿**
- 41、下列不属于企业范畴的是（）-->**D.村委会**

42、下列对国有企业法律顾问的职责表述不正确的是（）。-->**D.国有企业法律顾问的权利和义务，根据企业章程、股东会、董事会或者企业所有者的意思确定**

43、下列关于企业内部法律顾问的表述正确的是（）。-->**A.是指企业的法务部门及工作人员**

44、应当先履行债务的当事人，有确切证据证明对方经营状况严重恶化；转移财产、抽逃资金，以逃避债务；丧失商业信誉；有（）的其他情形，可以中止履行。当事人没有确切证据中止履行的，应当承担违约责任。-->**C.丧失或者可能丧失履行债务能力**

45、用益物权是指权利人对（）所有的动产或者不动产，在一定范围内进行占有、使用和收益的权利。-->**B.他人**

46、在实践中，“依性质不得转让的债权”主要包括以特定身份为基础的债权；与劳务密切联系而产生的债权；基于债权人与债务人之间的信任关系而发生的债权；（）。-->**A.不作为的债权**

47、在制度层面，《个人信息保护法》规定了（）、个人信息主体权利响应制度、个人信息安全事件应急制度、个人信息风险评估制度等内容。-->**个人信息分级分类保护制度**

48、知识产权是指民事主体对创造性智力成果和工商业标记依法享有的权利的总称，属于民事财产权中的（）。-->**A.无形财产**

49、著作权包括著作人身权和（）。-->**B.著作财产权**

**多选(51)--电大资源网: http://www.ddal23.cn/ (微信搜: 905080280)**

1、2020年某区生态环境局接到群众投诉“B江某段河面出现大量死鱼”，事发当天A公司赤泥浆输送管道发生穿孔，输送管道中的赤泥浆泄漏至B江，对B江水质造成一定影响。经查，A公司跨河赤泥浆输送管道发生穿孔，引发约17立方米碱性赤泥浆泄漏进入B江。A公司跨河赤泥浆输送管道未按规定落实环境风险防范措施，发生事故后也未及时启动环境应急预案，造成泄漏点下游部分河段出现PH值超标、部分鱼类死亡，直接经济损失九千余万元。请问A公司的违规行为可能引发哪些法律责任？（）。-->**A.公司须对其所引发的水污染事故承担行政责任；A公司因违法行为造成一般水污染事故，应按照国家水污染事故造成直接损失的百分之二十承担罚款责任。直接负责的主管人员和其他直接责任人员亦须承担上一年度从本单位取得的收入百分之五十以下的罚款；A公司未按规定落实环境风险防范措施，应承担一万元以上十万元以下的罚款；A公司违反国家规定造成生态环境损害，若生态环境能够修复，应承担修复责任**

2、《民法典》对格式条款的规则包括（）。-->**A.订入控制，即要求格式条款的使用者履行提示说明义务，未履行提示说明义务的，该格式条款不纳入合同内容。B.内容控制，即规定某些不公平格式条款无效。C.解释控制，即按照通常理解来解释格式条款、非格式条款（个别磋商条款）优先适用。**

3、《民法典》对格式条款的规则包括（个别磋商条款）优先适用。-->**订入控制，即要求格式条款的使用者履行提示说明义务，未履行提示说明义务的，该格式条款不纳入合同内容；内容控制，即规定某些不公平格式条款无效；解释控制，即按照通常理解来解释格式条款、非格式条款（）**

4、不设有法务职位的小型企业，会（）寻求法律建议；设有法务职位的企业，则（）提供决策建议。-->**向外部；由法务部门）**

5、担保物权包括（）。-->**B.抵押权 C.质权 D.留置权**

6、地域管辖的确定是以（）为标准。-->**A.当事人所在地 B.诉讼标的所在地 C.诉讼标的物所在地 D.法律事实所在地与法院辖区之间的联系**

7、第二审法院审理后可能的裁判方式包括（）。-->**A.判决驳回上诉，维持原判 B.依法改判 C.裁定发回重审 D.裁定驳回起诉**

8、对企业法务的含义理解正确的是（）。-->**A.工作机构 B.工作岗位 C.从事该职业的人群 D.一种职业**

9、法务对一个企业的价值和功能包括（）。-->**A.服务主业、合规审查、风险防范 B.管理协调 C.法律知识培训 D.诉讼与仲裁**

10、根据合同效力的不同，合同可以分为（）。-->**A.有效合同 B.无效合同 C.可撤销的合同 D.效力待定的合同**

11、关于缔约过失责任，当事人在订立合同过程中有下列情形之一，造成对方损失的，应当承担赔偿责任（）。-->**A.假借订立合同，恶意进行磋商 B.故意隐瞒与订立合同有关的重要事实或者提供虚假情况 C.有其他违背诚信原则的行为 D.泄露、不正当地在订立合同过程中知悉的商业秘密或者其他应当保密的信息**

12、合同的成立必须具备（）条件。-->**A.存在双方或多方当事人 B.当事人对必备条款达成合意 C.合同的成立原则上应具备要约和承诺阶段**

13、合同法务是企业法务日常工作的重要内容，主要包括（）。-->**A.合同审核 B.合同起草 C.合同咨询**

14、黄某在天猫商城某网店购买的商品出现了质量问题，便将该网店及天猫公司诉至海淀法院。海淀法院受理该案后，天猫公司提出管辖权异议认为，所有消费者在天猫购物都必须注册淘宝账户，注册淘宝账户时会显示《淘宝服务协议》，消费者需点击“同意协议并注册”，方能注册该账户。《淘宝服务协议》中约定“您与淘宝平台的经营者均同意以被告住所地人民法院为第一审管辖法院”，故天猫公司认为本案存在其与消费者的管辖权协议，应适用合意管辖，因其所在地为浙江省杭州市余杭区，故应将案件移送到浙江省杭-->**天猫公司提供的管辖协议无效；就网站购物而言，原告及大多数消费者所购商品通常价格不高，其住所地或合同履行地与天猫公司所在地相距甚远，如该管辖条款有效，消费者将额外负担相较于商品价格明显过高的差旅费用及时间成本，甚至阻却消费者合理的权利诉求；经营者使用格式条款与消费者订立管辖协议，未采取合理方式提请消费者注意的，管辖协议无效。本案中天猫公司提供的管辖协议，未能达到上述标准**

15、甲公司从乙公司采购10袋菊花茶，约定：“在乙公司交付菊花茶后，甲公司应付货款10万元。”丙公司提供担保函：“若甲公司不依约付款，则由丙公司代为支付。”乙公司交付的菊花茶中有2袋经过硫磺熏蒸，无法饮用，价值2万元。乙公司要求甲公司付款未果，便要求丙公司付款10万元。下列哪些表述是正确的？（）。-->**如丙公司知情并向乙公司付款10万元，则丙公司只能向甲公司追偿8万元；如丙公司不知情并向乙公司付款10万元，则乙公司会构成不当得利；如甲公司付款债务诉讼时效已过，丙公司仍向乙公司付款8万元，则丙公司不得向甲公司追偿**

16、甲公司借用乙公司的一套设备，在使用过程中不慎损坏一关键部件，于是甲公司提出买下该套设备，乙公司同意出售。双方还口头约定在甲公司支付价款前，乙公司保留该套设备的所有权。不料在支付价款前，甲公司生产车间失火，造成包括该套设备在内的车间所有财物被烧毁。对此，下列哪些选项是正确的？（）。

-->**乙公司已经履行了交付义务，风险责任应由甲公司负担；设备虽然已经被烧毁，但甲公司仍然需要支付原定价款**

17、劳动合同可以分为（）劳动合同。-->**A.固定期限 C.无固定期限 D.以完成一定工作任务为期限**

18、劳动合同无效的事由包括（）。-->**A.因欺诈、胁迫或者乘人之危而意思表示不真实 B.用人单位免除自己法定责任、排除劳动者权利 C.违反法律、行政法规强制性规定 D.劳动合同与依法签订的集体合同相抵触**

19、劳动合同终止事由包括：（）用人单位被吊销营业执照、责令关闭、撤销或者用人单位决定提前解散；法律、行政法规规定的其他情形。-->**A.劳动合同期限届满 B.劳动者开始依法享受基本养老保险待遇 C.劳动者死亡，或者被人民法院宣告死亡或者宣告失踪 D.用人单位被依法宣告破产**

20、劳动者单方面解除劳动合同，可以分为（）。-->**A.提前预告后解除 B.即时通知解除 D.不必通知即时解除**

21、劳动争议仲裁裁决分为有限的终局裁决和非终局裁决。有限的终局裁决，裁决作出后用人单位不能提起诉讼，但劳动者可以在收到裁决书之日起的（）日内提起诉讼；非终局的裁决，即裁决作出后双方当事人都可在收到裁决书之日起的（）日内提起诉讼。-->**(15; 15)**

22、劳务派遣与劳务外包都是企业利用外部资源的经营策略，在一定程度上替代劳动合同用工方式，有利于企业规避用工风险，降低用工成本。二者的区别主要体现在（）-->**A.劳务的组织不同 B.指挥命令权的不同 C.风险分担的不同 D.报酬计算的不同**

23、民事纠纷有多元解决机制，主要包括（）。-->**A.和解 B.调解 C.仲裁 D.诉讼**

24、民事诉讼是以国家强制力为后盾的法定程序，其解决纠纷的过程具有（），法院作出的生效裁判，具有（）地确定当事人之间权利义务关系的效力。-->**(强制性；终局性)**

25、民事诉讼制度分为（）-->**C.民事审判程序 D.强制执行程序**

26、企业财产是指企业拥有或者控制的、用于经营管理活动且与取得应纳税所得有关的资产，可以分为（）。-->**A.有形财产 B.无形财产**

27、企业法律顾问应当遵循的工作原则包括（）。-->**A.依据国家法律法规和有关规定执业 B.依法维护企业的合法权益 C.依法维护企业国有资产所有者和其他出资人的合法权益 D.以事前防范法律风险和事中法律控制为主、事后法律补救为辅**

28、企业合规的特征包括（）。-->**A.法律规则和道德规范的双重属性 B.全面性 C.与业务强结合性 D.前瞻性**

29、企业年金具有的功能包括（）。-->**B.分配功能 C.激励功能 D.保障功能**

30、企业物权的法务管理工作包括（）。-->**A.企业法务人员应当明确企业物权的取得和归属 B.企业在利用物权时，企业法务人员要明确不同物权的价值以及利用方式 C.为避免企业物权遭受侵害或流失，企业法务人员应帮助企业建立健全的物权监督机制，并对企业物权的使用、处置等进行监督和管理**

31、企业刑事合规一方面，以外部（）为基础，旨在满足刑事法律义务、避免刑事法律责任；另一方面，通过内部（）促进刑法落实，旨在增强企业刑事犯罪风险防控能力，促进企业经营目标的实现。-->**(刑事法律；风险防控机制)**

32、企业应当以（ ）保护良好作为合规目标；以（ ）为合规方向；以（ ）为合规抓手，及时识别评估并处置合规风险。（ ）-->(**A.网络安全、数据安全和个人信息 B.履行法定义务和符合行业要求 C.数据处理各环节**)

33、企业应当以（ ）保护良好作为合规目标；以（ ）为合规方向；以（ ）为合规抓手，及时识别评估并处置合规风险。-->(**网络安全、数据安全和个人信息；履行法定义务和符合行业要求**)

34、起诉的实质要件包括（ ）。-->(**A.与法院有关的诉讼要件 B.与当事人有关的诉讼要件 C.与诉讼标的有关的诉讼要件**)

35、申请律师执业，应当具备的条件包括（ ）。-->(**A.拥护中华人民共和国宪法 B.通过国家统一法律职业资格考试取得法律职业资格证书；实行国家统一法律职业资格考试前取得的国家统一司法考试合格证书、律师资格凭证，与国家统一法律职业资格证书具有同等效力。 C.在律师事务所实习满一年 D.品行良好**)

36、实践中形成了“企业合规不起诉”制度的两种模式，分别是（ ）。-->(**C.检察建议模式 D.附条件不起诉模式**)

37、数据合规的三部基本法律对企业的数据处理行为和用户个人信息的保护提供了明确的法律指引。一方面，应基于企业业务流程对（ ）安全管理作详细规定；另一方面，应将涉及外部合作方的（ ）等制度也纳入数据合规制度中。（ ）-->(**A.数据全生命周期 B.安全评估**)

38、数据合规工作主要围绕（ ）等方面展开。-->(**A.网络安全 B.数据安全 C.个人信息保护**)

39、诉的基本结构包含的要素有（ ）。-->(**A.当事人 B.诉讼标的 C.诉讼请求**)

40、物权是权利人对特定的物依法享有的直接支配和排他的权利，《民法典》将其分为（ ）。-->(**A.所有权 B.用益物权 C.担保物权**)

41、下列关于企业法律事务机构的表述正确的是（ ）。-->(**A.企业根据经营管理和企业法律事务工作的需要，设置法律事务机构或者配备企业法律顾问 B.国有独资和国有资产控股地位的大型企业应当设置法律事务机构 C.中型企业应当配备企业法律顾问**)

42、下列关于业务工作与法务工作的关系表述正确的是（ ）。-->(**A.法务工作作为业务工作服务 B.法务人员不能代替业务人员 C.法务人员对法务事项负责，业务人员对业务事项负责**)

43、下列属于不得担任法官、检察官的情形有（ ）。-->(**A.因犯罪受过刑事处罚的 B.被开除公职的 C.被吊销律师、公证员执业证书或者被仲裁委员会除名的**)

44、一般公司的成立必须具备包括的条件有（ ）。-->(**B.存在双方或多方当事人 C.当事人对必备条款达成合意 D.合同的成立原则上应具备要约和承诺阶段**)

45、一个完善的企业合规风险管理体系一般包括（ ）等环节。-->(**A.事前的合规风险防范 B.事中的合规风险监控 C.事后的合规风险应对**)

46、用人单位单方面解除劳动合同，可以分为（ ）。-->(**A.过失性解除 B.预告性解除 / 非过失性辞退 C.经济性裁员**)

47、用益物权，包括（ ）和居住权。-->(**A.土地承包经营权 B.建设用地使用权 C.宅基地使用权 D.地役权**)

48、在合同起草中，企业法务人员应当掌握（ ）等信息。-->(**A.交易背景 B.需要起草合同解决的问题 C.对合同条款的特殊要求 D.相关参考资料**)

49、在确定合同模板的基础构架时，主要考虑企业的（ ）。-->(**B.交易地位 C.主营业务**)

50、知识产权作为法律所确认的智力成果和工商业标记所有人依法享有的民事权利，其特征包括（ ）。-->(**A.客体的无形性 B.专有性 C.地域性 D.时间性**)

51、中国共产党在（ ）方面对国有企业合规管理发挥着重大作用。-->(**B.坚持党的领导 C.党内法规是企业合规规范的重要组成部分 D.纪检监察部门在企业违规管理与问责方面**)

简答(20)--电大资源网: <http://www.dda123.cn/> (微信搜: 905080280)

- 1、**当事人适格的标准是什么？**
- 2、**定金和违约金条款可否同时适用？ ...**
- 3、**动产与不动产如何处分，区分的意义是什么？ ...**
- 4、**格式条款的法律控制手段有哪些？ ...**
- 5、**基于法律行为的物权变动须满足哪些要件？ ...**
- 6、**简述格式条款的概念及《民法典》规定的规则...**
- 7、**简述格式条款的概念及《民法典》规定的规则...**
- 8、**简述劳务派遣与劳务外包的关系。 ...**
- 9、**简述企业合规的价值。**
- 10、**简述企业合规管理体系的核心要素。 ...**
- 11、**简述数据合规的义务与法律责任。 ...**
- 12、**判决的效力有哪些？**
- 13、**企业财产的类型有哪些？**
- 14、**情事变更制度的适用前提是什么？ ...**
- 15、**如何判断受诉法院是否享有管辖权？ ...**
- 16、**数字企业或网络平台的用工形式有哪些？ ...**
- 17、**诉的基本构成要素有哪些？ 如何区分此诉与彼诉...**
- 18、**用人单位没有为员工足额缴纳“五险一金” ...**
- 19、**员工离职后违反竞业限制约定的法律后果是什...**
- 20、**知识产权的法务管理涉及哪些方面？ ...**

1、**当事人适格的标准是什么？**  
答案：当事人适格是指在具体诉讼中，作为本案当事人起诉或应诉的资格。在民事诉讼中，通常以当事人是否为发生争议的本案诉讼标的的主体，作为判断当事人适格与否的标准。在给付之诉中，只要原告主张自己是给付请求权的主体，即具有原告的当事人适格；只要依原告起诉主张的事实，被告是负有给付义务的人，被告即具有当事人适格。在形成之诉中，法律对于形成权之诉通常有明文规定，法律规定的形成权主体，即具有当事人适格。在确认之诉中，具备确认利益的主体，具备当事人适格。

2、**定金和违约金条款可否同时适用？**  
答案：违约金和定金不可兼得。《民法典》第 558 条第 1 款规定：“当事人既约定违约金，又约定定金的，一方违约时对方可以选择适用违约金或者定金条款。”

3、**动产与不动产如何处分，区分的意义是什么？**  
答案：不动产是指不能移动或移动就会损害其价值的物，不动产主要指土地及土地上的定着物；动产是指能够移动而不损害其价值或用途的物。动产与不动产，是法律上对物进行的最重要的分类。其区分的意义是：第一，物权变动的条件不同。动产物权的变动，一般交付即可产生相应的法律效果；而不动产非经登记，不产生物权变动的法律效果。第二，得以设定的他物权的类型不同。他物权中的用益物权，仅能设定在不动产上。第三，法律适

用及诉讼管辖不同。因不动产提起的诉讼，由不动产所在地人民法院管辖。

#### 4、**格式条款的法律控制手段有哪些？**

答案：格式条款的法律控制手段有三个。一是订入控制，即要求格式条款的使用者履行提示说明义务，未履行提示说明义务的，该格式条款不纳入合同内容。二是内容控制，即规定某些不公平格式条款无效。三是解释控制，即按照通常理解来解释格式条款、非格式条款优先适用。

#### 5、**基于法律行为的物权变动须满足哪些要件？**

答案：基于法律行为引起的物权变动是民事主体通过民事法律行为而设立、变更、转让或消灭动产或不动产权，其构成要件主要包括原因行为和物权变动的公示要件。物权变动的公示要件包括不动产登记，动产交付。

#### 6、**简述格式条款的概念及《民法典》规定的规则。**

答案：格式条款是当事人为了重复使用而预先拟定，并在订立合同时未与对方协商的条款。《民法典》对格式条款的规则分为以下三个方面：一是订入控制，即要求格式条款的使用者履行提示说明义务，未履行提示说明义务的，该格式条款不纳入合同内容。二是内容控制，即规定某些不公平格式条款无效。三是解释控制，即按照通常理解来解释格式条款、非格式条款优先适用。

#### 7、**简述格式条款的概念及《民法典》规定的规则。**

答案：格式条款是当事人为了重复使用而预先拟定，并在订立合同时未与对方协商的条款。《民法典》规定的格式条款的规则分为以下三个方面。（1）订入控制，即要求格式条款的使用者履行提示说明义务，未履行提示说明义务的，该格式条款不纳入合同内容。（2）内容控制，即规定某些不公平格式条款无效。（3）解释控制，即按照通常理解来解释格式条款、非格式条款（个别磋商条款）优先适用。

#### 8、**简述劳务派遣与劳务外包的关系。**

答案：劳务派遣和劳务外包都是企业利用外部资源的经营策略，在一定程度上替代劳动合同用工方式，有利于企业规避用工风险，降低用工成本。但在理论上和实践上两者仍存在较大的差别。（1）劳务的组织不同。（2）指挥命令权不同。（3）风险分担的不同（4）报酬计算的不同。

#### 9、**简述企业合规的价值。**

答案：（1）贯彻全面依法治国（2）规避监管风险（3）避免商誉损失（4）助力商业决策，实现企业可持续发展（5）承担社会责任（6）保护公共利益

#### 10、**简述企业合规管理体系的核心要素。**

答案：企业合规管理体系的核心要素主要包括合规方针、合规组织、合规管理制度与流程、合规风险管理、合规审查、合规管理考核与评价、合规培训与文化、违规管理与问责、合规管理计划与合规报告、企业合规管理信息化建设、企业合规管理体系的运行等内容。

#### 11、**简述数据合规的义务与法律责任。**

答案：合规义务：（1）企业处理数据应保障数据安全，通过采用必要措施，确保数据处于有效保护和合法利用的状态，从而具备保障持续安全状态的能力。（2）法律、行政法规规定提供数据处理相关服务应当取得行政许可的，企业应依法取得许可。（3）企业处理数据时涉及个人信息和重要数据的，要承担更多合规义务。法律责任：（1）民事责任（2）行政责任（3）刑事责任

## 12、判决的效力有哪些？

答案：判决的效力分为判决形式上的效力和判决实质上的效力。判决形式上的效力指判决产生程序上的效力，包括判决对法院的拘束力和对当事人的确定力。判决实质上的效力是指依据判决的内容而产生的效力，包括既判力、执行力和形成力。

## 13、企业财产的类型有哪些？

答案：从广义上说，企业财产包括现金、银行存款、应收及预付款、存货、投资、固定资产、无形资产和其他资产等。企业财产可分为有形财产和无形财产，有形财产主要体现在占据一定空间、具有可支配的物，而无形财产则体现为具有独创性的智力成果和工商业标记等知识产品。

## 14、情势变更制度的适用前提是什么？

答案：（1）发生了情势变更的客观事实。（2）情势变更须发生在合同成立以后，合同履行期届满以前。（3）情势变更须是当事人所不能预见的，且有不可预见之性质。（4）情势变更不可归责于双方当事人。（5）因情势变更而使原合同显失公平。

## 15、如何判断受诉法院是否享有管辖权？

答案：法院是否有管辖权，主要是约定管辖和法定管辖两种方式确定，合同双方在合同签订时可能会对诉讼纠纷可能管辖的法院作出选择，双方经过协商约定好管辖的法院。如果双方没有约定管辖法院的，按照法定管辖来确定，一般包括被告住所地、合同签订地及合同履行地等管辖法院，不同类型的合同，其管辖法院也有所不同，具体需要看法律规定。

## 16、数字企业或网络平台的用工形式有哪些？

答案：一是符合确定劳动关系的情形。该类用工虽在形式上实行“数字管理”，但在实质上与传统的从属性劳动无异。如企业雇佣劳动者后，以平台“派单”方式指令劳动者从事特定劳动。二是个人依托平台自主开展经营活动，从事自由职业的情形。如兼职代驾，劳动者具有其他稳定的收入来源，利用空闲时间依托平台自主注册从事代驾工作。三是不完全符合确立劳动关系特征但企业对劳动者进行劳动管理的情形。如外卖员通过平台自主注册接单，外卖配送费是劳动者的主要收入来源，企业通过顾客评价体系对外卖员进行奖惩监督。

## 17、诉的基本构成要素有哪些？如何区分此诉与彼诉？

答案：诉的构成要素包含当事人、诉讼标的和诉讼理由。诉讼标的是双方当事人发生争议并提交人民法院解决的民事实体法律关系。是诉的核心要素，其重要的作用在于识别“此诉和彼诉”，并贯穿了整个民事诉讼流程。

## 18、用人单位没有为员工足额缴纳“五险一金”相关费用，应当如何处理？

答案：为员工缴纳“五险一金”，是企业的法定义务。如果企业没有按时足额缴纳“五险一金”相关费用，员工可向社会保险相关部门举报，由社保部门核查处理，为员工补缴社保费用和因为欠缴产生的利息和滞纳金，情节严重的还要对该企业并处罚金。

## 19、员工离职后违反竞业限制约定的法律后果是什么？

答案：《劳动合同法》第23条第2款规定：“对负有保密义务的劳动者，用人单位可以在劳动合同或者保密协议中与劳动者约定竞业限制条款，并约定在解除或者终止劳动合同后，在竞业限制期限内按月给予劳动者经济补充。劳动者违反竞业限制约定的，应

当按照约定向用人单位支付违约金。”因此，竞业限制对员工离开原用人单位后的再就业形成一定障碍。

## 20、知识产权的法学管理涉及哪些方面？

答案：知识产权的法学管理涉及以下四个方面：（1）法务人员应当帮助企业明确知识产权的取得和归属。（2）企业在利用知识产权时，法务人员需要对知识产权的价值有足够的认识，从一开始的范围界定，到中期或退出时的价值评估，知识产权的价值都是处于变动的。（3）对于可能出现的企业知识产权纠纷，法务人员应在企业内部建立预警机制，以避免或降低办公、生产等设备及软件侵犯他人知识产权的风险；定期监控企业产品或服务可能涉及的他人知识产权的状况，分析可能发生的纠纷及其对企业的损害程度，向决策层发出警示性信息，并提出防范预案。（4）法务人员要根据不同的知识产权的种类，进行分类管理。企业知识产权的种类有专利、商标、版权、商号、商业秘密、域名等。

名词解释(26)--电大资源网：<http://www.dda123.cn/>（微信搜：905080280）

1、处分原则-->指在诉讼程序中，当事人就实体权利和诉讼权利享有自由处分的权利。

2、担保合同-->为保证债务履行，担保人与债权人依法设立合同，约定当债务人不履行合同债务时，由担保人承担债务的合同。

3、担保物权-->指担保物权人在债务人不履行到期债务或者发生当事人约定的实现担保物权的情形时，依法享有的就担保财产优先受偿的权利。

4、当事人-->即诉讼关系的主体，包括原告、被告和第三人等。

5、定金-->是合同当事人为了保证合同的履行，在合同订立时或履行前，给付对方当事人一定数量的货币。

6、多元纠纷解决机制-->多元纠纷解决机制是指当事人通过和解、调解、仲裁、诉讼等途径解决纠纷。

7、合规风险-->指企业及其员工在经营管理过程中因违规行为引发法律责任，造成经济或者声誉损失以及其他负面影响的可能性。

8、合规管理-->指企业以有效防控合规风险为目的，以提升依法合规经营管理水平为导向，以企业经营管理和员工履行为对象，开展的包括建立合规制度、完善运行机制、培育合规文化、强化监督问责等有组织、有计划的管理活动。

9、合同审核-->企业内部的业务合同审核主要是法务审核，就是法务人员按照法律法规以及当事人的约定对合同的内容、格式进行审查。

10、劳动合同-->指劳动者与用人单位确立从属劳动关系、明确双方权利和义务的协议。

11、民事诉讼-->指平等主体之间因财产关系、人身关系而发生的权利义务争议。

12、企业财产-->指企业拥有或者控制的、用于经营管理活动且与取得应纳税所得有关的资产。

13、企业法务-->企业法务是在企业中从事规章制度审核、合规审查、合同审核、法律事务咨询法律风险化解、参加诉讼仲裁、决策咨询参考等与法律有关工作的专门岗位、职业或者专业人员。

14、企业合规-->指企业经营管理行为和员工履职行为符合国家法律法规、监管规定、行业准则和国际条约、规则，以及企业章程、相关规章制度等要求。

15、企业合规不起诉-->指检察机关对于涉嫌犯罪的企业，若发现其有建立或完善合规体系意愿的，可以责令其针对违法犯罪事实提出专项合规计划，督促其推进企业合规体系建设，然后作出不起诉决定的制度。

16、企业合规管理-->指企业以有效防控合规风险为目的，以提升依法合规经营管理水平为导向，以企业经营管理和员工履行为对象，开展的包括建立合规制度，完善运行机制、培育合规文化、强化监督问责等有组织、有计划的管理活动。

17、情势变更-->合同成立后，合同的基础条件发生了当事人在订立合同时无法预见的、不属于商业风险的重大变化，继续履行合同对于当事人一方明显不公平的，受不利影响的当事人可以与对方重新协商；在合理期限内协商不成的，当事人可以请求人民法院或者仲裁机构变更或解除合同。人民法院或者仲裁机构应当结合案件的实际情况，根据公平原则变更或者解除合同。

18、商标权-->指能够将不同的经营者所提供的商品或服务区别开来，并可为视觉所感知的标记。

19、社会保险-->指国家通过立法建立社会保险基金，对被保险人因年老、疾病、失业、工伤、生育等失去劳动能力或收入来源时给予必要物质帮助的制度。

20、所有权-->指所有人对自己的不动产或者动产，依法享有的占有、使用、收益和处分的权利。

21、物权-->权利人对特定的物依法享有的直接支配和排他的权利。

22、用益物权-->指权利人对他人所有的动产或者不动产，在一定范围内进行占有、使用和收益的权利。

23、证明责任-->证明责任是指案件审理终结时若事实仍处于真伪不明状态，由提出事实主张的当事人承担不利后果的责任。

24、知识产权-->知识产权是指民事主体对创造性智力成果和工商业标记依法享有的权利的总称，属于民事财产权中的无形财产。

25、著作权-->指著作权人对文学、艺术和科学作品依法享有的各种专有权利。

26、专利权-->指由政府主管部门根据发明人、设计人或其他申请人的申请，认为其发明成果符合《专利法》规定的条件，而授予申请人或其合法继受人对某项发明创造的独占使用权。

判断(25)--电大资源网：<http://www.dda123.cn/>（微信搜：905080280）

1、从广义上看企业财产包括现金。-->对

2、当事人既约定违约金，又约定定金的，一方违约时，对方可以同时选择适用违约金和者定金条款-->错

3、对格式条款有争议的应当作出对提供格式条款的一方有利的解释。-->错

4、合同成立就等于合同生效。-->错

5、基于法律行为可以引起物权的变动。-->对

6、居住权是债权。-->错

7、劳动用工是企业合规的重点领域。-->对

8、劳务派遣就是劳务外包。-->错

9、民事纠纷解决机制除了诉讼纠纷解决机制外还有非诉讼纠纷解决机制。-->对

10、企业法务应当对企业的规章制度进行审核。-->对

11、企业法务应当维护企业的合法权益。-->对

12、企业法务与具体业务人员同属于企业的员工。-->对

- 13、企业内部法律顾问就是企业法务部门及工作人员。-->对
- 14、市场交易领域是企业刑事合规重点领域。-->对
- 15、诉讼法律关系的主体不包括第三人。-->错
- 16、无民事行为能力人签订的合同是无效合同。-->对
- 17、物具有独立性。-->对
- 18、以完成一定工作任务为期限而签订的劳动合同可以不约定劳动时间。-->对
- 19、因第三人欺诈而签订的劳动合同可以撤销。-->对
- 20、用人单位可以在劳动合同中与劳动者约定免除自己法定责任、排除劳动者权利。-->错
- 21、用人单位违反劳动合同义务的劳动者可以单方面解除劳动合同。-->对
- 22、与其他民事纠纷解决方式相比，民事诉讼具有鲜明的国家公权性。-->对
- 23、预防合规风险是合规管理体系中有效运行的关键。-->对
- 24、知识产权属于民事财产权中的无形财产。-->对
- 25、著作权包括著作人身权和著作财产权。-->对
- 案例分析(29)--电大资源网: <http://www.dda123.cn/> (微信搜: 905080280)

- 1、[2011年1月,甲公司与乙公司签订《购销合同》,...](#)
- 2、[2018年7月,黄某经网站招聘至苏州A公司工作.2...](#)
- 3、[A贵金属有限公司、李某某单位行贿案...](#)
- 4、[B站诉争“哔哩哔哩 BILIBILI”商标二审胜诉...](#)
- 5、[“茶颜悦色”诉“茶颜观色”不正当竞争案...](#)
- 6、[“某市混凝土企业”合同纠纷及横向垄断协议...](#)
- 7、[《潜伏》诉《地下,地上》案](#)
- 8、[北京某贸易有限公司诉王某某买卖合同纠纷案...](#)
- 9、[房某诉人寿保险有限公司劳动合同纠纷案...](#)
- 10、[黄某与苏州A公司确认劳动关系纠纷案...](#)
- 11、[卡西欧手表外观设计专利遭侵权...](#)
- 12、[梁某诉某公司失业保险待遇纠纷案...](#)
- 13、[隆昌贸易公司诉城建重工公司买卖合同纠纷案...](#)
- 14、[某服务公司等与某传媒公司劳动争议纠纷案...](#)
- 15、[琼瑶诉于正《宫锁连城》著作权侵权案...](#)
- 16、[饶某某诉某物资供应站等房屋租赁合同纠纷案...](#)
- 17、[上海Z网络科技有限公司、陈某某等人非法获...](#)
- 18、[孙某某诉准安西区公司劳动合同纠纷案...](#)
- 19、[腾讯诉字节跳动游戏画面著作权侵权案...](#)
- 20、[万某与某食品公司劳动合同纠纷案...](#)
- 21、[王某诉万得信息技术股份有限公司竞业限制纠...](#)
- 22、[网络购物中通过格式条款约定管辖权是否有效...](#)
- 23、[无锡冷冻胚胎案](#)
- 24、[西安西电变压器有限责任公司与鹤壁国龙物流...](#)
- 25、[杨某飞诉王某辉等借款合同纠纷案...](#)
- 26、[战略的坚定决心,将鼓励企业不断改进技术创新...](#)
- 27、[招商银行股份有限公司大连分行与大连一方地...](#)
- 28、[赵某与某网络公司劳动合同纠纷案...](#)
- 29、[重庆A公司赤泥浆泄漏造成水污染事故案...](#)

1、2011年1月,甲公司与乙公司签订《购销合同》,约定甲公司向乙公司购买两台电力变压器,单价7495万元,共计14990万

元,交货时间为2011年6月15日。2011年7月,乙公司向甲公司发函称,恰逢国家重点工程某型号电抗器也近期交货,造成了交货期的冲突,由于与国家重点工程发生冲突,因此项目产品交货时间推迟。最终甲公司确认实际交货时间为2011年10月16日,实际迟延履行123天。2019年1月,乙公司在法院提起诉讼,要求甲公司支付剩余货款1056万元。经一、二审法院审理,该案支持了乙公司的诉请。甲公司遵

答案:乙公司迟延履行交货义务的行为构成违约行为,应当承担违约责任。本案中乙公司作为市场经济主体,应当根据其生产能力科学合理地安排生产,其对于合同能否正常履约应在合同签订时即有预见。对于可能出现得不同订单之间的时间冲突,应通过其他市场经济手段(如追加投入扩大产能、进行延期谈判合理变更合同、支付违约金等方式)予以规避,但不能将市场经营风险等同于不可抗力,进而试图逃避违约责任。

2、2018年7月,黄某经网站招聘至苏州A公司工作。2018年7月6日,苏州A公司驻厂经理将黄某领至南京B公司处从事劳动。

题目:2018年7月,黄某经网站招聘至苏州A公司工作。2018年7月6日,苏州A公司驻厂经理将黄某领至南京B公司处从事劳动。黄某所在工段共有七名工人,除黄某外,其余均为南京B公司员工。黄某的食宿由南京B公司提供,苏州A公司与南京B公司签订的“劳务外包协议”约定,苏州A公司根据南京B公司的生产需要,承包南京B公司指定的生产项目,.....承包服务费用按月结算,结算公式为:月承包服务费用=单价×月总工时。.....因苏州A公司被派遣劳动者所生产产品不符合南京B公司要求或不符合甲方管理,南京B公司有权解除合同或有权随时要求更换被派遣劳动者。被派遣劳动者不享受老员工待遇。被派遣劳动者的社保费用由苏州A公司承担。2018年7月27日,黄某在南京B公司处受伤。后黄某申请劳动仲裁,请求确认其与苏州A公司之间自2018年7月6日起存在劳动关系,与南京B公司自2018年7月6日起存在劳务派遣用工关系。仲裁委员会不予受理,黄某诉至法院。问题:本案情形属于劳务派遣还是劳务外包?

答案:黄某与苏州A公司自2018年7月6日起存在劳动关系,与南京B公司自2018年7月6日起存在劳务派遣用工关系。南京B公司与苏州A公司协议约定的“承包服务费”计算基础为劳动者每月的工时而不是工作成果;南京B公司对黄某直接进行工作管理、安排和指挥;黄某的生产资料均由南京B公司提供;黄某的工作属于南京B公司业务的重要组成部分;苏州A公司负责招录黄某并进行劳动关系的管理;南京B公司与苏州A公司之间并非项目外包,仅是由苏州A公司对该项目派遣一名员工。据此,两家公司签订的虽名为“劳务外包协议”,但黄某、南京B公司与苏州A公司的关系符合劳务派遣单位派遣劳动者、用工单位实际用工这一劳务派遣关系的特征,且苏州A公司具有劳务派遣经营资质,因此,应确认黄某与苏州A公司自2018年7月6日起存在劳动关系,与南京B公司自2018年7月6日起存在劳务派遣用工关系。

3、A贵金属有限公司、李某某单位行贿案

问题:被法院认定为行贿可能给企业造成哪些损害?

答:反贿赂领域的不合规可能导致企业承担行政责任、民事责任、刑事责任、声誉损失及其他类型的制裁。情节严重的贿赂行为触犯刑法,导致企业遭受《刑法》所规定的相应刑事处罚,如罚款、被剥夺因行贿获得的不正当财产利益及非财产利益。本案中司法

机关对行贿人因行贿获得的不正当利益,最大限度追缴,不让行贿人因行贿获利,遏制犯罪利益驱动。另外,严重的不合规可能导致企业被列入公示系统、行政监管机构的黑名单等,对企业作出市场准入资格等方面的限制,甚至被吊销营业执照。

4、B站诉争“哔哩哔哩 BILIBILI”商标二审胜诉

问题:请结合本案思考《商标法》对驰名商标的保护。

答:法院认为,根据在案证据及查明的事实,幻电公司自2010年将其运营的网站更名为“bilibili”,也就是说幻电公司自此开始使用“bilibili”标识,至诉争商标申请日之时,持续使用时间已达七年。幻电公司运营的B站作为在线视频分享网站,用户数量庞大,活跃用户数量大,其App曾被评为十大受欢迎的应用程序。幻电公司运营的B站除提供用户上传的视频之外,还通过获得授权播放诸多动漫作品、纪录片、电影、电视剧等,同时幻电公司也制作或联合制作动漫作品、综艺节目、纪录片等,且播放量大,其中幻电公司自2010年推出“拜年祭”节目,在诉争商标申请日之前累计播放量大,诸多媒体对“拜年祭”节目进行了报道。互联网平台具有传播速度快、传播范围广、内容灵活丰富等特点,引证商标作为B站标识,经过持续使用和广泛宣传推广,在诉争商标申请日之前,在“提供在线电子出版物(非下载);广播和电视节目制作”服务上为相关公众广为知晓,构成驰名商标。

5、“茶颜悦色”诉“茶颜观色”不正当竞争案

问题:请结合本案思考《商标法》对侵权行为的认定。

答:法院审理后认为,经营者营业场所的装饰、营业用具的式样、营业人员的服饰等构成的具有独特风格的整体营业形象,属于《中华人民共和国反不正当竞争法》(简称《反不正当竞争法》)所规定的装潢。原告“茶颜悦色”茶饮料经过网络推广,系网红饮料、长沙名片,为有一定影响的商品。门店店招、室内标语、室内海报等元素共同构成的组合体经过持续宣传和使用,与原告茶饮产生了紧密的联系,具有区别商品来源的显著特征,为有一定影响的装潢。被告洛旗公司广告宣传中的店招、室内标语海报、饮品菜单、集点卡等元素与原告装潢相同或近似,构成不正当竞争。

6、“某市混凝土企业”合同纠纷及横向垄断协议纠纷案

问题:A公司的行为是否构成垄断?应当如何赔偿B公司的损失?

答:法院审理认为,当事人之间因形式上的契约自由不能成为实施垄断行为一方违法行为的合法外衣。经营者达成涨价协议对交易相对人造成损害的,应当承担相应的民事责任。关于横向垄断协议损害赔偿,对难以脱离当地供应市场或对技术支持需求较高的商品,应以垄断协议所固定价格与此前在自由市场竞争中与交易相对人所约定产品价格的差值进行计算。故判决B公司向A公司支付欠付合同款约602万元并支付违约金;A公司向B公司支付因实施横向垄断协议所造成的损害赔偿金约143万元。一审宣判后,双方均未上诉。

7、《潜伏》诉《地下,地上》案

问题:请对比前案并思考《著作权法》对作品中情节设定的保护程度。

答:法院认为依据我国著作权法的规定,只有当两部作品在表达形式上存在相同或实质性相似之处,且这种相同或实质性相似达到一定程度,才构成对权利人所享有著作权的侵犯。就文学作品来看,其故事背景、人物设置和描写、故事结构及情节是最重要的因素,也是体现作者独创性思维的主要方面。判断被告作品是

否构成对原告作品的抄袭，应分析两部文学作品上述方面是否构成相同或实质性相似。经比对，李某与石某虽然都以“假扮夫妻开展敌特工作”作为其小说创作题材，但两部文学作品在上述方面均不构成相同或实质性相似，由此认定两部文学作品是由不同作者就同一题材创作的不同作品，两部文学作品的表达系独立完成并有创造性，两位作者各自享有独立的著作权。故李某诉被告侵犯其著作权的诉讼请求理由不足，法院不予支持。

#### 8、北京某贸易有限公司诉王某某买卖合同纠纷案

问题：本案中关于诉讼管辖的格式条款是否有效？

答：在本案中，用户协议是一种格式合同。对于“协商不成时，任何一方均可向本站所在地的人民法院提起诉讼”的理解，北京某贸易有限公司主张意为“应由本站所在地人民法院管辖”，管辖法院约定明确、唯一，王某某主张“可”意为“可以”而非“应当”，该管辖约定并未排除法定管辖的适用，意即可由商城网站所在地、被告住所地、合同履行地法院管辖，约定并不明确、唯一。根据原《合同法》第41条（《民法典》第498条）对格式条款的解释原则，法院应采用对提供者不利的解释，该协议管辖条款无效。

与此同时，该格式条款存在对消费者管辖利益的剥夺，不合理地加重了消费者在管辖方面的负担，特别是在北京某贸易有限公司起诉消费者要求撤销合同、合同履行地在外地的情况下，对消费者而言是显失公平的。因此，根据原《合同法》第40条（《民法典》第497条）和《消费者权益保护法》第26条的规定，法院认定该网站用户协议管辖条款无效，裁定将案件移送上海市浦东新区人民法院管辖。

#### 9、房某诉人寿保险有限公司劳动合同纠纷案

问题：在年终奖金发放前离职的员工，用人单位是否应当支付其年终奖金？

答：在现行法律法规中，并没有强制规定年终奖金应如何发放，用人单位有权根据本单位的经营状况、员工的业绩表现等，自主确定年终奖金发放与否、发放条件及发放标准，但是用人单位制定的发放规则仍应遵循公平合理原则，对于在年终奖金发放之前已经离职的劳动者可否获得年终奖金，应当结合劳动者离职的原因、时间、工作表现和对单位的贡献程度等多方面因素综合考量。

在本案中，人寿保险有限公司对其组织架构进行调整，双方未能就劳动合同的变更达成一致，导致劳动合同被解除。房某在人寿保险有限公司工作至2017年12月29日，此后两日系双休日，表明房某在2017年度已在人寿保险有限公司工作满一年；在人寿保险有限公司未举证房某的2017年度工作业绩、表现等方面不符合规定的情况下，可以认定房某在该年度为人寿保险有限公司付出了一整年的劳动且正常履行了职责，为人寿保险有限公司作出了应有的贡献。基于上述理由，人寿保险有限公司关于房某在年终奖金发放月之前已离职而不能享有该笔年终奖金的主张缺乏合理性，对房某诉求人寿保险有限公司支付2017年度年终奖金应予支持。

#### 10、黄某与苏州A公司确认劳动关系纠纷案

问题：本案情形属于劳务派遣还是劳务外包？

答：南京B公司与苏州A公司协议约定的“承包服务费”计算基础为劳动者每月的工时而不是工作成果；南京B公司对黄某直接进行工作管理、安排和指挥；黄某的生产资料均由南京B公司提供；

黄某的工作属于南京B公司业务的重要组成部分；苏州A公司负责招录黄某并进行劳动关系的管理；南京B公司与苏州A公司之间并非项目外包，而仅是由苏州A公司对该项目派遣一名员工。据此，两家公司签订的虽名为“劳务外包协议”，但黄某、南京B公司与苏州A公司的关系符合劳务派遣单位派遣劳动者，用工单位实际用工这一劳务派遣关系的特征，且苏州A公司具有劳务派遣经营资质，遂判决确认黄某与苏州A公司自2018年7月6日起存在劳动关系，与南京B公司自2018年7月6日起存在劳务派遣用工关系。

#### 11、卡西欧手表外观设计专利遭侵权

问题：请结合本案思考《专利法》对外观设计专利侵权的认定。

答：一审法院认为，被诉的三款侵权设计与对应的授权外观设计在整体视觉效果上无实质性差异，均构成近似，被诉侵权设计落入涉案专利权保护范围。四个被告主观上具有共同的侵权意思联络、客观上有相互协作，共同实施了被控侵权行为，应当予以停止。

关于赔偿数额，一审法院考虑到：①被控侵权产品销售范围包括国内和国际两个市场；②四个被告存在多家销售店铺和销售渠道，侵权规模巨大；③原告专利产品知名度较高，四个被告在涉讼后仍未能停止全部侵权行为，主观侵权恶意明显；④涉案专利设计性强，对产品利润贡献率较高；⑤被控侵权产品销售量大，且与专利产品价格悬殊，对原告造成的经济损失巨大；⑥法院责令调取四个被告的财务账册，四个被告拒不提供；⑦原告为制止侵权行为支付了一定的合理开支。最终依据原告的诉请，三个案件分别判赔经济损失及合理费用80万元、100万元、700万元，共计880万元。

#### 12、梁某诉某公司失业保险待遇纠纷案

问题：用人单位未足额缴纳失业保险费用，导致劳动者不能享受失业保险待遇的，应当如何处理？

答：用人单位与劳动者解除或终止劳动关系，应在15日内为劳动者办理社会保险转移手续。在本案中，某公司在2010年11月11日与梁某解除劳动关系，却未及时给梁某办理社会保险转移手续，导致梁某无法享受法定的失业保险待遇，作为用人单位的某公司应赔偿梁某不能享受失业保险待遇的损失。根据《失业保险条例》第17条规定，失业人员失业前所在单位和本人按照规定累计缴费时间满5年不足10年的，领取失业保险金的期限最长为18个月，2011年7月1日之前，失业保险金为每月536元，某公司应赔偿梁某不能享受失业保险待遇的损失为18个月的失业保险金9648元。

#### 13、隆昌贸易公司诉城建重工公司买卖合同纠纷案

问题：在本案中，被告城建重工公司是否因违约而需要支付违约金？其违约金数额是否应当调整（适当减少）？

答：在本案中，隆昌贸易公司与城建重工公司在诉讼期间签订了协议书，约定：城建重工公司如未能于2016年10月14日前向隆昌贸易公司支付人民币300万元，未能于2016年12月31日前支付剩余的本金2284648.68元、利息462406.72元及诉讼费25802元（共计2772857.4元），则隆昌贸易公司有权申请执行原一审判决并要求城建重工公司承担80万元违约金。该协议书均系双方的真实意思表示，不违反法律法规强制性规定，合法有效，双

方应诚信履行。

在诉讼期间，城建重工公司与隆昌贸易公司达成和解协议并撤回上诉，隆昌贸易公司按协议约定申请解除了对城建重工公司账户的冻结。但是，在账户解除冻结后，城建重工公司并未依约履行后续给付义务，未依约向隆昌贸易公司支付剩余的2772857.4元，此即隆昌贸易公司的损失。同时，被告城建重工公司违约具有主观恶意，有悖诚实信用。因此，城建重工公司应当依约支付80万元违约金，该违约金数额不得减少。

#### 14、某服务公司等与某传媒公司劳动争议纠纷案

问题：被派遣劳动者因超时加班发生工伤，用工单位、劳务派遣单位应当承担何种责任？赔偿不足时，应当如何处理？

答：本案中，某服务公司和某传媒公司协议约定的被派遣劳动者每天工作时间和每月保底工作时间，均严重超过法定标准。李某工亡前每月休息时间不超过3日，每日工作时间基本超过11小时，每月延长工作时间超过36小时数倍，其依法享有的休息权受到严重侵害。某传媒公司作为用工单位长期安排李某超时加班，存在过错，对李某在工作期间突发疾病死亡负有不可推卸的责任。

惠某等主张某传媒公司与某服务公司就李某工伤的相关待遇承担连带赔偿责任，应予支持。

惠某等虽与某传媒公司达成了赔偿协议，但赔偿协议是在被派遣劳动者未经社会保险行政部门认定工伤的情形下签订的，且赔偿协议约定的补偿数额明显低于法定工伤保险待遇标准，某服务公司和某传媒公司应对差额部分予以补足。

#### 15、琼瑶诉于正《宫锁连城》著作权侵权案

问题：请结合本案思考《著作权法》对作品中情节设定的保护限度。

答：在著作权中，明确划分思想与表达的界限并不容易，思想与表达的区分，实际上也不存在类似于事实判定中的科学标准，这其中还包含了价值判断的主观评价。在区分思想与表达时，实质上是在平衡创作者的权益保护和公众的行为自由。在琼瑶诉于正《宫锁连城》著作权侵权案中，被告作品《宫锁连城》有多处核心情节与原告作品《梅花烙》存在相似性，法院认为作品中的情节、人物设定等如果仅属于概括的、一般性的叙事模式，则属于思想部分不受著作权法保护，但如果具体到了一定程度足以产生感知特定作品来源的特有欣赏体验，则可以作为表达来保护。结合本案事实，法院最终认定《宫锁连城》中包括“偷龙转凤”在内的21个桥段构成侵权。

#### 16、饶某某诉某物资供应站等房屋租赁合同纠纷案

问题：饶某某经营的晶品酒店与物资供应站签订的《租赁合同》效力如何？物资供应站是否应当向饶某返还投标保证金220万元？

答：经有权鉴定机构鉴定，案涉房屋已被确定属于存在严重结构隐患、或将造成重大安全事故、应当尽快拆除的D级危房。有权鉴定机构已经明确案涉房屋应予拆除，并建议尽快拆除该危房的全部结构。因此，案涉危房并不具有可在加固后继续使用的情形。《商品房屋租赁管理办法》第6条规定，不符合安全、防灾等工程建设强制性标准的房屋不得出租。《商品房屋租赁管理办法》虽在效力等级上属部门规章，但是，该办法第6条规定体现的是对社会公共安全的保护以及对公序良俗的维护。违反行政规章一般不影响合同效力，但违反行政规章签订租赁合同，约定将经鉴

定机构鉴定存在严重结构隐患、或将造成重大安全事故、应当尽快拆除的危房出租用于经营酒店，危及不特定公众人身及财产安全，属于损害社会公共利益、违背公序良俗的行为，应当依法认定租赁合同无效，按照合同双方的过错大小确定各自应当承担的法律责任。

结合本案事实，在案涉房屋已被确定属于存在严重结构隐患、或将造成重大安全事故、应当尽快拆除的 D 级危房的情形下，双方当事人仍签订《租赁合同》，约定将该房屋出租用于经营可能危及不特定公众人身及财产安全的商务酒店，明显损害了社会公共利益、违背了公序良俗。从维护公共安全及确立正确的社会价值导向的角度出发，对本案情形下合同效力的认定应从严把握，司法不应支持、鼓励这种为追求经济利益而忽视公共安全的有违社会公共利益和公序良俗的行为。

#### 17、上海 Z 网络科技有限公司、陈某某等人非法获取计算机信息系统数据案

(1) 本案属于哪种企业合规不起诉模式？

**答：**该案属于附条件不起诉模式。Z 公司认罪认罚，积极采取补救挽损措施后，检察机关结合 Z 公司提交的《适用刑事合规不起诉申请书》及企业经营情况、社会贡献度等书面证明材料，并全程监督、指导 Z 公司推进合规管理体系建设。因 Z 公司按照要求完成制度整改、建立合规管理体系，故作出合规不起诉决定。

(2) 请结合本案思考数据不合规事件的风险规避要点有哪些？

**答：**当发生数据不合规事件，面临刑事被起诉风险时，企业可以在事前和事后分别采取以下措施进行应对：①在日常经营活动中，企业应当加强数据合规内控机制建设，在数据合规的多头监管法律体系内合法合规经营，避免受到行政处罚和发生民事纠纷，产生不良记录；②在发生违法犯罪行为后，积极赔偿损失并争取取得谅解，并按要求签署认罪认罚具结书和接受考察承诺；③在合规考察期内，聘请律师等专业人士参与合规计划的执行与评估，配合第三方监管评估组织进行调查、评估、监督和考察工作，争取有效落实合规整改承诺；④获得不起诉处理结果后，强化数据安全风险意识，依法合规经营，防止犯罪行为再次发生。

(3) 请结合本案思考公司如何落实数据合规的要求？

**答：**在日常经营活动中，为防范数据合规风险，控制企业违法违规成本，企业应结合自身的业务形态，在经营活动、组织形态等方面落实数据合规的要求。①在经营管理活动中，将数据合规的要求动态化、常态化落实到日常管理中。比如，建立数据合规咨询机制；处理、使用数据时应时刻注意遵守相关法律、法规、标准、协议等；②建立内部数据安全保护制度和操作规程，确定数据处理的操作权限，对数据实行分级分类管理，制定数据安全事件应急预案等；③设置专门的数据合规管理部门，规范技术汇报审批流程，建立技术应用合规评估制度；④在经营活动中加强数据收集、使用的合规规范，强化员工培训管理，定期对从业人员进行安全教育和培训，避免法人代表或其他企业主要负责人、技术总监、工程师被追究刑事责任。

(4) 党的二十大报告提出“加快发展数字经济，促进数字经济和实体经济深度融合，打造具有国际竞争力的数字产业集群”，请结合本案谈谈你对企业数据合规意义的理解。

**答：**略

#### 18、孙某某诉淮安西区公司劳动合同纠纷案

问题：在本案中，淮安西区公司是否属于违法解除劳动合同？

**答：**孙某某与淮安西区公司签订的劳动合同系双方真实意思表示，合法有效。劳动合同附件《奖励与处罚管理规定》作为用人单位的管理规章制度，不违反法律、行政法规的强制性规定，合法有效，对双方当事人均具有约束力。根据《奖励与处罚管理规定》，员工连续旷工 3 天(含)以上的，公司有权对其处以“第五类处罚责任”，即解除合同、永不录用。淮安西区公司向孙某某送达的解除劳动合同通知书明确载明解除劳动合同的事由为孙某某无故旷工达 3 天以上，孙某某诉请法院审查的内容也是淮安西区公司以其无故旷工达 3 天以上而解除劳动合同行为的合法性，故法院对淮安西区公司解除劳动合同的合法性审查也应以解除劳动合同通知书载明的内容为限，而不能超越该诉争范围。换言之，在判断用人单位单方解除劳动合同行为的合法性时，应当以用人单位向劳动者发出的解除通知的内容为认定依据。用人单位超出解除劳动合同通知中载明的依据及事由，另行提出劳动者在履行劳动合同期间存在其他严重违反用人单位规章制度的情形，并据此主张符合解除劳动合同条件的，人民法院不予支持。

淮安西区公司以孙某某无故旷工达 3 天以上为由解除劳动合同，应对孙某某无故旷工达 3 天以上的事实承担举证证明责任。但淮安西区公司仅提供了本单位出具的员工考勤表为证，该考勤表未经孙某某签字确认，孙某某对此亦不予认可，认为是单位领导安排停工并提供刷卡失败视频为证。因孙某某在工作期间被安排停工，淮安西区公司之后是否通知孙某某到公司报到、如何通知、通知时间等事实，淮安西区公司均没有提供证据加以证明，故孙某某无故旷工 3 天以上的事实不清，淮安西区公司应对此承担举证不能的不利后果，其以孙某某旷工违反公司规章制度为由解除劳动合同，缺少事实依据，属于违法解除劳动合同。

②预告性解除 / 非过失性辞退。用人单位提前 30 天以书面形式通知劳动者或者额外支付劳动者一个月工资后才能解除劳动合同。按照《劳动合同法》第 40 条的规定，预告性解除适用以下三种情况：其一，劳动者患病或者非因工负伤，在规定的医疗期满后不能从事原工作，也不能从事由用人单位另行安排的工作；其二，劳动者不能胜任工作，经过培训或者调整工作岗位，仍不能胜任工作；其三，劳动合同订立时所依据的客观情况发生重大变化，致使劳动合同无法履行，经用人单位与劳动者协商，未能就变更劳动合同内容达成协议。

③经济性裁员。企业为了克服经营困难而成批辞退富余人员的行为。经济性裁员也属于广义上的非过失性辞退。裁员是用人单位克服经营困难扭转不利局面的一种常规性措施，但裁员同时会对被裁劳动者的切身利益带来不利影响。为了平衡用人单位与被裁劳动者的合法权益，《劳动合同法》第 41 条对用人单位裁员作出限制，严格规定了裁员的法定原因、法定程序、法定的裁减人数，对于符合条件的员工应优先录用。

#### 19、腾讯诉字节跳动游戏画面著作权侵权案

问题：游戏运行画面和游戏主播操作游戏画面是否满足作品的独创性要求。

**答：**我国的网络游戏产业正处于蓬勃发展中，但因制度的不完善及各游戏企业水平的参差，导致我国网络游戏抄袭等各类侵权现象日益增多，网络游戏的著作权纠纷也层出不穷。目前多数观点认为，游戏用户在游戏过程中的交互性操作行为本身也并不能构

成著作权法意义的创作行为。在网络游戏中，任何一种玩法和游戏画面都是游戏开发人员预先设计和安排好的，如果点击游戏中相同技能，无论谁来操作，游戏画面中所显示的视听效果都是一样的。因此，游戏用户的操作行为是在预设的环境和受限的空间之内进行的，并不符合著作权意义上的创造性。但也有少数观点认为游戏用户操作的连续性游戏画面应该被认定为演绎作品或合作作品。这是因为，游戏用户在游戏中进行的判断和操作均是根据不同的情况所产生的，包含其一定程度的思考和选择。虽然玩法和画面都是预先设计好的，但每一位游戏用户仍然有进行编排和取舍的空间，因此有一定的独创性。

#### 20、万某与某食品公司劳动合同纠纷案

问题：本案是否适用《劳动合同法》第 82 条规定？

**答：**《劳动合同法》第 14 条第 3 款规定的“用人单位自用工之日起满一年不与劳动者订立书面劳动合同的，视为用人单位与劳动者已订立无固定期限劳动合同”是对用人单位不签订书面劳动合同满一年的法律后果的拟制规定，并非有关应当订立无固定期限劳动合同的情形规定。《劳动合同法实施条例》第 7 条对于此种情形的法律后果也作了相同的分类规定。本案中，万某于 2016 年 8 月 1 日入职该食品公司，但该食品公司一直未与其签订书面劳动合同，自 2017 年 8 月 1 日起，双方之间视为已订立了无固定期限劳动合同，而非《劳动合同法》第 82 条规定的“用人单位违反本法规定不与劳动者订立无固定期限劳动合同”的情形。

#### 21、王某诉万得信息技术股份有限公司竞业限制纠纷案

问题：本案中，王某是否违反《竞业限制协议》？是否应当继续履行《竞业限制协议》？

**答：**本案中，万得公司的经营范围为计算机软硬件的开发、销售，计算机专业技术领域及产品的技术开发、技术转让、技术咨询、技术服务。而上海某科技有限公司的经营范围包括从事信息科技、计算机软硬件、网络科技领域内的技术开发、技术转让、技术咨询、技术服务等。对比两家公司的经营范围，确实存在一定的重合。但互联网企业往往在注册登记时，经营范围都包含了软件开发、技术咨询、技术转让、技术服务。若仅以此为依据，显然会对互联网就业人员尤其是软件工程师再就业造成极大障碍，对社会人力资源造成极大的浪费，也有悖于竞业限制制度的立法本意。故在判断是否构成竞争关系时，还应当结合公司实际经营内容及受众等因素加以综合评判。

本案中，王某举证明万得公司在其 Wind 金融手机终端上宣称 Wind 金融终端是数十万金融专业人士的选择、最佳的中国金融业生产工具和平台。而万得公司的官网亦介绍，“万得公司是中国大陆领先的金融数据、信息和软件服务企业，在国内金融信息服务行业处于领先地位，是众多证券公司、基金管理公司、保险公司、银行、投资公司、媒体等机构不可或缺的重要合作伙伴，在国际市场中，万得公司同样受到了众多中国证监会批准的合格境外机构投资者青睐。此外，知名的金融学术研究机构权威的监管机构同样是万得公司的客户；权威的中英文媒体、研究报告、学术论文也经常引用万得公司提供的数据……”由此可见，万得公司目前的经营模式主要是提供金融信息服务，其主要的受众为相关的金融机构或者金融学术研究机构。而反观上海某科技有限公司，其主营业务是文化社区和视频平台，即提供网络空间供用户上传视频、进行交流。其受众更广，尤其年轻人对其青睐有加。两者对比，不论是经营模式、对应市场还是受众，都存在显著差别。

即使普通百姓，也能轻易判断两者之差异。虽然上海某科技有限公司还涉猎游戏、音乐、影视等领域，但尚无证据显示其与万得公司经营的金融信息服务存在重合之处。在此前提下，万得公司仅以双方所登记的经营范围存在重合即主张两家企业形成竞争关系，尚未完成其举证义务。且万得公司在《竞业限制协议》中所附录的重点限制企业均属金融信息行业，足以表明万得公司自己也认为其主要的竞争对手应为金融信息服务企业。因此，仅以万得公司与上海某科技有限公司的经营范围存在重合，即认定王某入职上海某科技有限公司违反了《竞业限制协议》的约定，继而判决王某返还竞业限制补偿金并支付违反竞业限制违约金，有欠妥当。

## 22、网络购物中通过格式条款约定管辖权是否有效？

问题：请结合本案思考通过格式条款约定管辖权的效力。

答：海淀法院审理后认为，《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第31条规定：“经营者使用格式条款与消费者订立管辖协议，未采取合理方式提请消费者注意，消费者主张管辖协议无效的，人民法院应予支持。”本案中，天猫公司提供的“同意协议并注册”选项，直接默认原告对《淘宝服务协议》的内容予以认可，在点击该选项时，“合意管辖”内容未予明示，需另点击《淘宝服务协议》查阅，而《淘宝服务协议》内容繁多，“合意管辖”条款夹杂在大量烦琐资讯中。法院认为，《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》中的“采取合理方式提请消费者注意”，应指在通常情况下，以明确且显而易见的方式使一般民事主体可以正常获悉与其权益密切相关的信息。就本案而言，天猫公司以上方式提供的管辖协议，未能达到上述标准。《民法典》第497条规定，“提供格式条款一方免除其责任、加重对方责任、排除对方主要权利的，该条款无效”。就网站购物而言，原告及大多数消费者所购商品通常价格不高，其住所地或合同履行地与天猫公司所在地相距甚远，如该管辖条款有效，消费者将额外负担相较于商品价格明显过高的差旅费用及时间成本，甚至阻却消费者合理的权利诉求。综上，法院认定天猫公司提供的管辖协议无效。

## 23、无锡冷冻胚胎案

问题：胚胎能否成为物权法上的物？

答：民法上的物，必须是存在于人体之外的且具有非人格性的有体物。冷冻胚胎虽然存在于人体之外，但是否已经完全褪去人格属性，比较有疑问。本案中极具争议的问题便是冷冻胚胎是否属于物，进而可以适用民法中的财产规则进行处分或继承。法院判决认为，胚胎是介于人与物之间的过渡存在，具有孕育成生命的潜质，比非生命体具有更高的道德地位，应受到特殊尊重与保护。在沈某某与刘某某意外死亡后，其父母不但是世界上唯一关心胚胎命运的主体，应当是胚胎之最近、最大和最密切倾向性利益的享有者。因此，虽然冷冻胚胎能否成为民法上的物有争议，但法院最终判决沈某某与刘某某父母享有涉案胚胎的监管权和处置权。

## 24、西安西电变压器有限责任公司与鹤壁国龙物流有限公司承揽合同纠纷案

问题：本案中，西电公司延迟交货是否应当承担违约责任？

答：在本案中，西电公司隶属大型国有中央企业，国龙公司为河南省中小微民营企业。购销合同的订立和履行早在2011年，西电公司迟至2019年才诉请主张支付剩余货款。该案获得支持后，

国龙公司提起本案诉讼，要求西电公司支付当年逾期交货的违约金。对此，西电公司虽承认逾期交货的事实，但抗辩主张其是因为需要提前履行其他合同才导致本案合同延迟交货。西电公司认为，需要提前履行的其他合同涉及国家重点工程暨公共利益，属于不可抗力，因此西电公司不应承担违约责任。但是，西电公司作为市场经济主体，应当根据其生产能力，按照订单难易程度等科学合理地安排生产，其对于合同的正常履约应在合同签订时即有预见，出现不同订单之间的时间冲突也并非完全不能避免和不能克服，其完全可以通过其他市场经济手段(如追加投入扩大产能、进行延期谈判合理变更合同、支付违约金等方式)予以规避，而不能将市场经营风险等同于不可抗力，进而试图逃避违约责任。因此，西电公司迟延履行交货义务的行为构成违约行为，应当承担违约责任。

## 25、杨某飞诉王某辉等借款合同纠纷案

问题：在本案中，被告王某辉、王某慧还款的77250元应当抵充的债务是哪些(构成对哪些债务的清偿)？

答：本案中，故被告王某辉、王某慧支付原告的77250元现金，应当根据双方的约定并按照债务到期的先后顺序以及先抵充利息后抵充本金的顺序进行抵充。首先是被告王某慧于2015年5月23日向原告借款1万元最先到期，其次是被告王某辉于2015年4月1日向原告借款5万元到期，再次是被告王某慧于2015年8月8日向原告借款1万元到期，最后是被告王某辉、王某慧于2015年2月9日向原告借款5万元到期。被告王某辉支付原告的22000元现金，应当抵充其于2015年4月1日向原告借款5万元的本金；被告王某慧支付原告的55250元现金，首先应当抵充其于2015年5月23日向原告借款1万元，其次抵充其于2015年8月8日向原告借款1万元，再次抵充被告王某辉、王某慧于2015年2月9日向原告借款5万元的6个月利息6000元，最后抵充被告王某辉、王某慧于2015年2月9日向原告借款5万元的本金29250元。因此，被告王某辉尚欠其于2015年4月1日向原告借款5万元的本金28000元；被告王某辉、王某慧尚欠其于2015年2月9日向原告借款5万元的本金20750元。

## 26、战略的坚定决心，将鼓励企业不断改进技术创新成果，

积极的坚定决心，将鼓励企业不断改进技术创新成果，积极进行知识产权维权，引导我国家电行业走上“以产品创新促发展”的良性发展道路。

问题：请结合本案思考《专利法》对实用新型专利侵权的认定。

答：广州知识产权法院经审理认为，美的公司是涉案实用新型专利的权利人，其专利权应受法律保护。判断被诉侵权技术方案是否落入涉案专利权的保护范围，应在权利人主张的权利要求所记载的技术方案与被诉侵权技术方案之间进行比对，即比对被诉侵权技术方案所具备的技术特征与权利要求所描述的专利的技术特征。如果被诉侵权技术方案完全覆盖了涉案专利权利要求的全部技术特征，则被诉侵权产品落入了专利权的保护范围，其中专利技术保护范围包括与该专利技术特征相同或等等的特征所确定的范围。

经对比，被诉侵权产品的技术方案落入美的公司涉案专利权利要求的保护范围，百斯特公司提出的现有技术抗辩意见不成立。百斯特公司实施制造、销售和许诺销售行为构成侵权。法院因此判

决百斯特公司停止侵权、销毁库存侵权产品及专用于制造侵权产品的设备和模具。

## 27、招商银行股份有限公司大连分行与大连一方地产有限公司保

证合同纠纷案

问题：本案中，招商银行是否有义务及时办理预告抵押登记？未及时办理造成的损害由谁承担？

答：本案中，招商银行是办理预告抵押登记的义务主体，在一方公司未在约定的90个工作日内交付办理预告抵押登记手续情况下，招商银行收到一方公司迟延交付的预告抵押登记手续后，应当在合理期限内及时办理预告抵押登记，防止案涉房屋被法院查封而无法办理。但是，招商银行收到一方公司迟延交付预告抵押登记手续后，不但没有提出异议，而且一年多时间不去办理预告抵押登记，且无合理解释，应视为一方公司阶段性担保的保证人免责条件成就。因此，招商银行因怠于履行办理预告抵押登记义务所造成抵押物被法院查封的责任，应当由其自行承担。在实践中，阶段性担保在商品房预售合同中比较常见，通过办理买房人所购房屋预告抵押登记，可以有效减少金融机构和房地产企业的风险。因其阶段性特征，预告抵押登记和商品房预售登记的衔接非常重要。金融机构怠于办理预告抵押登记，等于无限延长房地产企业的保证期间，有违民法典担保法律制度的精神，亦有违诚实信用原则。

## 28、赵某与某网络公司劳动合同纠纷案

问题：在本案中，网络公司解聘提供虚假材料入职的赵某是否合法？

答：在本案中，“计算机工程专业”“大学本科学历”等情况与网络公司招聘的网络技术人员岗位职责、工作完成效果有密切关联性，属于与劳动合同直接相关的基本情况。赵某在应聘时故意提供虚假学历证书、个人简历，致使网络公司在违背真实意思的情况下与其签订了劳动合同。因此，根据《劳动合同法》第26条第1款规定，双方签订的劳动合同无效。网络公司根据《劳动合同法》第39条第5项规定，解除与赵某的劳动合同符合法律规定。

## 29、重庆A公司赤泥浆泄漏造成水污染事故案

问题：重庆A公司的违规行为可能引发哪些法律责任？

答：(1)根据《中华人民共和国水污染防治法》(简称《水污染防治法》)第93条规定，重庆A公司须对其所引发的水污染事故承担行政责任。该事故中重庆A公司未及时启动水污染事故的应急方案，未采取相关措施，应为案中的环境违法行为承担二万元以上十万元以下的罚款。

(2)根据《水污染防治法》第94条规定，重庆A公司因违法行为造成一般水污染事故，应依照水污染事故造成直接损失的百分之二十承担罚款责任。直接负责的主管人员和其他直接责任人员亦须承担上一年度从本单位取得的收入百分之五十以下的罚款。

(3)根据《重庆市环境保护条例》第92条第5项规定，重庆A公司未按规定落实环境风险防范措施，应承担一万元以上十万元以下的罚款。

(4)根据《民法典》第1234条规定，重庆A公司违反国家规定造成生态环境损害，若生态环境能够修复，应承担修复责任。本案中重庆A公司可通过购买特定数量鱼苗在B江增殖放流的方式承担责任。

(5) 根据《民法典》第 1235 条规定, 重庆 A 公司违反国家规定造成生态环境损害, 应承担生态环境损害赔偿费用, 包括生态环境受到损害至修复完成期间服务功能丧失导致的损失; 生态环境功能永久性损害造成的损失; 生态环境损害调查、鉴定评估等费用; 清除污染、修复生态环境费用; 防止损害的发生和扩大所支出的合理费用等。

案例选择题(8)--电大资源网: <http://www.dda123.cn/> (微信搜: 905080280)

- 1、2018 年 6 月, 某网络公司发布招聘启事, 招聘计算...
- 2、房某于 2011 年 1 月至至人寿保险有限公司工作, ...
- 3、海淀法院受理该案后, 天猫公司提出管辖权异议...
- 4、黄某在天猫商城某网店购买的商品出现了质量...
- 5、甲公司从乙公司采购 10 袋菊花茶, 约定: “在乙公...
- 6、甲公司借用乙公司的一套设备, 在使用过程中不...
- 7、甲公司欠乙公司货款 100 万元, 先由甲公司提供...
- 8、甲公司与乙公司签订合同购买一批电子元件, 约...

1、2018 年 6 月, 某网络公司发布招聘启事, 招聘计算机工程专业大学本科以上学历的网络技术人员 1 名。

赵某为销售专业大专学历, 但其向该网络公司提交了计算机工程专业大学本科以上学历证书、个人简历等材料。后赵某与网络公司签订了劳动合同, 进入网络公司从事网络技术工作。2018 年 9 月初, 网络公司偶然获悉赵某的学历为大专, 并向赵某询问。赵某承认自己为应聘而提供虚假学历证书、个人简历的事实。网络公司认为, 赵某提供虚假学历证书、个人简历属欺诈行为, 严重违背诚实信用原则, 根据《劳动合同法》第 26 条、第 39 条规定解除了与赵某的劳动合同。赵某不服, 向劳动人事争议仲裁委员会申请仲裁。请问在本案中, 网络公司解聘提供虚假材料入职的赵某是否合法? -->双方签订的劳动合同无效。网络公司解除与赵某的劳动合同符合法律规定。

2、房某于 2011 年 1 月至至人寿保险有限公司工作,

双方之间签订的最后一份劳动合同履行日期为 2015 年 7 月 1 日至 2017 年 6 月 30 日, 约定房某担任战略部高级经理一职。2017 年 10 月, 人寿保险有限公司对其组织架构进行调整, 决定撤销战略部, 房某所任职的岗位因此被取消。双方就变更劳动合同等事宜展开了近两个月的协商, 未果。12 月 29 日, 人寿保险有限公司以客观情况发生重大变化、双方未能就变更劳动合同协商一致, 向房某发出解除劳动合同通知书。房某对解除决定不服, 经劳动仲裁程序后起诉要求恢复与人寿保险有限公司之间的劳动关系并诉求 2017 年 8 月至 12 月未签劳动合同二倍工资差额、2017 年年终奖金等。人寿保险有限公司的员工手册规定: 年终奖金根据公司政策, 按公司业绩、员工表现计发, 前提是该员工在当年度 10 月 1 日前已入职, 若员工在年终奖金发放月或之前离职, 则不能享有。据查, 人寿保险有限公司每年度年终奖金会在次年 3 月份左右发放。请问在年终奖金发放前离职的员工, 用人单位是否应当支付其年终奖金? () -->虽然房某在年终奖金发放前已离职, 但人寿保险有限公司应当支付年终奖金

3、海淀法院受理该案后, 天猫公司提出管辖权异议认为, 所有消费者在天猫购物都必须注册淘宝账户, 注册淘宝账户时会显示《淘宝服务协议》, 消费者需点击“同意协议并注册”, 方能注册该账户。《淘宝服务协议》中约定“您与淘宝平台的经营者均同意以被

告住所地人民法院为第一审管辖法院”, 故天猫公司认为本案存在其与消费者的管辖权协议, 应适用合意管辖, 因其所在地为浙江省杭州市余杭区, 故应将案件移送到浙江省杭州市余杭区人民法院审理。法院审理认为, 天猫公司使用格式条款与消费者订立管辖协议, 未采取合理方式提请消费者注意, 而且约定的内容会阻止消费者合理的权利诉求, 因此天猫公司提供的管辖协议无效。请问下列判断正确的是 ()。-->天猫公司提供的管辖协议无效; 就网站购物而言, 原告及大多数消费者所购商品通常价格不高, 其住所地或合同履行地与天猫公司所在地相距甚远, 如该管辖条款有效, 消费者将额外负担相较于商品价格明显过高的差旅费用及时间成本, 甚至阻却消费者合理的权利诉求; 经营者使用格式条款与消费者订立管辖协议, 未采取合理方式提请消费者注意的, 管辖协议无效。本案中天猫公司提供的管辖协议, 未能达到上述标准

4、黄某在天猫商城某网店购买的商品出现了质量问题, 便将该网店及天猫公司诉至海淀法院。

海淀法院受理该案后, 天猫公司提出管辖权异议认为, 所有消费者在天猫购物都必须注册淘宝账户, 注册淘宝账户时会显示《淘宝服务协议》, 消费者需点击“同意协议并注册”, 方能注册该账户。《淘宝服务协议》中约定“您与淘宝平台的经营者均同意以被告住所地人民法院为第一审管辖法院”, 故天猫公司认为本案存在其与消费者的管辖权协议, 应适用合意管辖, 因其所在地为浙江省杭州市余杭区, 故应将案件移送到浙江省杭州市余杭区人民法院审理。法院审理认为, 天猫公司使用格式条款与消费者订立管辖协议, 未采取合理方式提请消费者注意, 而且约定的内容会阻止消费者合理的权利诉求, 因此天猫公司提供的管辖协议无效。请问下列判断正确的是 ()。-->天猫公司提供的管辖协议无效; 就网站购物而言, 原告及大多数消费者所购商品通常价格不高, 其住所地或合同履行地与天猫公司所在地相距甚远, 如该管辖条款有效, 消费者将额外负担相较于商品价格明显过高的差旅费用及时间成本, 甚至阻却消费者合理的权利诉求; 经营者使用格式条款与消费者订立管辖协议, 未采取合理方式提请消费者注意的, 管辖协议无效。本案中天猫公司提供的管辖协议, 未能达到上述标准

5、甲公司从乙公司采购 10 袋菊花茶, 约定: “在乙公司交付菊花茶后, 甲公司应付货款 10 万元。”

丙公司提供担保函: “若甲公司不依约付款, 则由丙公司代为支付。”乙公司交付的菊花茶中有 2 袋经过硫磺熏蒸, 无法饮用, 价值 2 万元。乙公司要求甲公司付款未果, 便要求丙公司付款 10 万元。下列哪些表述是正确的? () -->如丙公司知情并向乙公司付款 10 万元, 则丙公司只能向甲公司追偿 8 万元; 如丙公司不知情并向乙公司付款 10 万元, 则乙公司会构成不当得利; 如甲公司付款债务诉讼时效已过, 丙公司仍向乙公司付款 8 万元, 则丙公司不得向甲公司追偿

6、甲公司借用乙公司的一套设备, 在使用过程中不慎损坏一关键部件,

于是甲公司提出买下该套设备, 乙公司同意出售。双方还口头约定在甲公司支付价款前, 乙公司保留该套设备的所有权。不料在支付价款前, 甲公司生产车间失火, 造成包括该套设备在内的车间所有财物被烧毁。对此, 下列哪些选项是正确的? () -->乙公司已经履行了交付义务, 风险责任应由甲公司负担; 设备虽然已经被烧毁, 但甲公司仍然需要支付原定价款

7、甲公司欠乙公司货款 100 万元, 先由甲公司提供机器设备设定抵押权、丙公司担任保证人,

后由丁公司提供房屋设定抵押权并办理了抵押登记。甲公司届期不支付货款, 下列哪一表述是正确的? -->乙公司应先行使机器设备抵押权

8、甲公司与乙公司签订合同购买一批电子元件, 约定在丙市港口交货, 由甲公司负责租船运输。

货到后, 乙公司发现该批货物存在严重的质量问题, 根本无法用于生产、使用, 于是通知甲公司拒绝接受货物, 并将该批货物存放于港口丁仓库。后由于发生海啸, 海水灌入丁仓库, 造成所有电子元件均遭浸泡, 全部报废, 那么上述损失 ()。-->由甲公司承担