

|全|国|高|等|教|育|法|律|专|业|自|学|考|试|辅|导|丛|书|

法律专业

自学考试历年真题解

(二)

周旺生

王磊

主编

(民法学、民事诉讼法学、刑法学、刑事訴訟法学、经济法概论)

最新试题

权威答案

针对性强

质量一流

人
民
出
版
社

法律专业

自学考试历年真题解 (二)

(民法学、民事诉讼法学、刑法学、刑事诉讼法学、经济法概论)

主编：周旺生 王 磊

编著：黎 明

编委：周旺生 王 磊 张 英 余履雪

崔 雷 王爱声 李晓霞 吴计政

张羽君 杨 雄 朱 理 米传勇

唐桂英 韩钧雅 刘 刚

人 民 出 版 社

策划编辑:万 琪
责任编辑:万 琪
装帧设计:曹 春

图书在版编目(CIP)数据

法律专业自学考试历年真题解(二)(民法学、民事诉讼法学、刑法学、刑事诉讼法学、经济法概论)/周旺生 王磊主编.

-北京:人民出版社,2005.1

(全国高等教育法律专业自学考试辅导丛书)

ISBN 7-01-004537-2

I. 法… II. ①周…②王… III. 法律-中国-高等教育-自学考试-解题
IV. D92-44

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2005)第 095582 号

法律专业自学考试历年真题解(二)

(民法学、民事诉讼法学、刑法学、刑事诉讼法学、经济法概论)

FALV ZHUANYE ZIXUEKAOSHI LINIAN ZHENTIJI

周旺生 王 磊 主编

人民出版社 出版发行

(100706 北京朝阳门内大街 166 号)

北京新魏印刷厂印刷 新华书店经销

2005 年 1 月第 1 版 2005 年 1 月北京第 1 次印刷

开本:787 毫米×1092 毫米 1/16 印张:20.75

字数:505 千字 印数:1-5,000 册

ISBN 7-01-004537-2 定价:36.00 元

邮购地址 100706 北京朝阳门内大街 166 号

人民东方图书销售中心 电话 (010)65250042 65289539

历年真题的复习方法

一、为什么要重视历年真题的掌握

法律专业自学考试每年的试卷和以往的试题相比，都会有程度不同的重考率，细心的考生会发现，刚刚考过的试题在今年的考题中再次出现，还有很多考题似曾相识，考生觉得很“面熟”。但是，在备考过程中，部分考生却以为以前出过的题和刚考过的题，重复出现的机会不大，这种思想的存在，导致他们在复习的时候，使用排除法来复习，把刚考过的内容排除掉，认为不会在短期内重复出现，这种想法最后只能害了他们自己。因为不管是什么时候，什么人出题，每个学科的重点内容和考生需要掌握的知识点都不会变化，重点内容对任何出题老师来说，任何时候都是重点，不会因为刚考过就不会再次出现。而且很多内容可以“变脸”来考查。

同时，由于每套题都要涵盖教材中的大部分知识点，所以，大部分试卷都不可避免地会出现重复考查的情况，更多的时候，出题老师变换一下形式，可以把“简答题”改为“多项选择”来考查，也可以把以前的“单项选择”改造成“名词解释”来考查，等等。因此，考生必须认真对待历年真题，做到心中有数，对重点内容要百看不厌，一定要牢牢掌握。一般来说，考生很好地掌握了历年的真题，考试的时候就会觉得很多题都见过，试卷中再次出现以前的原题也是经常的事情，有准备的考生得高分也就是很自然的事情了。

二、历年真题的复习方法

法律专业自学考试的复习，首先，考生要重视教材的学习，其次，考生应该重视历年自学考试出现过的真题的研究和复习。教材至少应该看三至五遍，而且要做好笔记，在书上的重点地方作出标记，对以前出过考题的地方要标出来，写上年份、什么题型等等，这样重点的地方在以后看书的时候都会自己跳出来。这样书才会越读越薄，重点的地方复习的时间就会越多。历年的考题要做，但是，具体怎么做，怎么复习才能更好地利用这些宝贵资源呢。

下面举例来具体说明历年真题的复习方法：

(一) 做题后，复习书本上的具体内容。不能做完题后就万事大吉了，要再看看书，并把出过考题的内容，在书本上用色笔做个标记，写上年份，什么题型等，以后看书的时候，这些地方就应该作为重点部分。重复考查的内容，次数越多就说明这些内容越重要，看书的时候就越要注意以后出题的可能性。

1. (2001年，多选) 法的要素包括()。

- A. 法律规范
- B. 法律解释
- C. 法律原则
- D. 法律概念
- E. 法律条文

2. (1999年, 多选) 法的要素包括()。

- A. 法律概念 B. 法律名称
C. 法律原则 D. 法律规范
E. 行为模式

(二) 要善于举一反三, 触类旁通。做完上述题目后, 我们还要思考, 是不是还可以考查类似的题目? 仔细看 2004 年的法理学考题, 还真有简答题“违法行为的构成要素有哪些?” 2003 年还考查有: 法律规范的构成要素是()。

- A. 法律概念 B. 法律原则
C. 行为模式 D. 法律后果
E. 法律规则

所以, 以后的看书的时候, 我们对“要素”这类的词应该有足够的敏感性。

(三) 多总结, 多归纳, 分析选择题的选项, 选项往往可以看出出题的方向。做完所有的历年试题, 考生要把涉及每章、每个知识点的考题认真总结一下, 归纳其出题方向, 使复习更有针对性。例如, 有关法律解释的考题主要有以下内容:

1. (2004年, 单选) 主张法律解释要以法律的目标为出发点和最高标准的学派是()。

- A. 概念法学 B. 自由法学
C. 目的法学 D. 利益法学

2. (2004年, 单选) 根据解释主体和解释效力的不同, 可将法律解释划分为正式解释和()。

- A. 法定解释 B. 学理解释
C. 文理解释 D. 严格解释

3. (2004年, 名词解释) 限制解释

4. (2003年, 单选) 20 世纪以来, 两大法系在对待法律解释的态度上都倾向于对法律的()。

- A. 严格解释 B. 自由解释
C. 体系解释 D. 文义解释

5. (2003年, 单选) 按照解释尺度的不同, 法律解释可划分为字面解释以及()。

- A. 限制解释和扩充解释 B. 自由解释和目的解释
C. 扩充解释和文义解释 D. 文义解释和体系解释

6. (2003年, 简答题) 法律解释的意义是什么?

7. (2001年, 单选) 当代中国建立了各国家机关分工配合的法律解释体制, 拥有国家立法解释权的机关是()。

- A. 国务院 B. 全国人大常委会
C. 最高人民法院 D. 最高人民检察院

8. (2001年, 单选) 在我国现行的法律解释体制中, 有权进行行政解释的主体是()。

- A. 国务院办公会议 B. 国务院法制办公室
C. 国务院办公厅 D. 国务院及其主管部门

9. (1999年, 单选) 在法律解释方法上, 狭义解释是指()。
- A. 强调法律条文字面上的含义, 但其实质在于对整个法律的精神而不在于对个别文字和用语的理解
 - B. 从法律条文文字、语法来理解其含义
 - C. 在法律条文的字面含义显然比立法原意为广时, 作出比字面含义为窄的解释
 - D. 严格依照法律条文含义进行解释
10. (1999年, 填空) 根据我国法律解释权限的规定, 对不属于审判和检察工作中的其他法律如何具体应用问题, 由_____解释。

(四) 历年的真题, 如果要完全掌握, 建议考生至少要做三遍以上。任何一套模拟题也难以和真题的作用相比, 多做真题, 首先可以保证复习方向的正确, 同时也可以知道学科的重点和考试的热点。可以毫不夸张地说, 真题恰似一盏明灯, 照亮了我们前进的道路。

编者
2005年1月

目 录

第一部分 民法学

2004 年上半年高等教育自学考试全国统一命题考试	1
2004 年上半年民法学参考答案	7
2003 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	13
2003 年下半年民法学参考答案	18
2002 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	25
2002 年下半年民法学参考答案	30
2001 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	36
2001 年下半年民法学参考答案	41
2000 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	47
2000 年下半年民法学参考答案	52
1999 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	58
1999 年下半年民法学参考答案	63

第二部分 民事诉讼法学

2003 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	69
2003 年下半年民事诉讼法学参考答案	73
2002 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	80
2002 年下半年民事诉讼法学参考答案	84
2001 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	93
2001 年下半年民事诉讼法学参考答案	97
2000 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	104
2000 年下半年民事诉讼法学参考答案	108
1999 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	116
1999 年下半年民事诉讼法学参考答案	120
1998 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	127
1998 年下半年民事诉讼法学参考答案	131
1997 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	139
1997 年下半年民事诉讼法学参考答案	142
1996 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	150

1996 年下半年民事诉讼法学参考答案 154

第三部分 刑法学

2004 年上半年高等教育自学考试全国统一命题考试 161
2004 年上半年刑法学参考答案 165
2003 年上半年高等教育自学考试全国统一命题考试 168
2003 年上半年刑法学参考答案 172
2002 年上半年高等教育自学考试全国统一命题考试 175
2002 年上半年刑法学参考答案 179
2001 年上半年高等教育自学考试全国统一命题考试 182
2001 年上半年刑法学参考答案 186
2000 年上半年高等教育自学考试全国统一命题考试 189
2000 年上半年刑法学参考答案 193
1999 年上半年高等教育自学考试全国统一命题考试 196
1999 年上半年刑法学参考答案 199

第四部分 刑事诉讼法学

2004 年上半年高等教育自学考试全国统一命题考试 202
2004 年上半年刑事诉讼法学参考答案 206
2003 年上半年高等教育自学考试全国统一命题考试 212
2003 年上半年刑事诉讼法学参考答案 216
2003 年上半年高等教育自学考试全国统一命题考试 220
2003 年上半年刑事诉讼原理与实务参考答案 224
2002 年上半年高等教育自学考试全国统一命题考试 228
2002 年上半年刑事诉讼法学参考答案 232
2002 年上半年高等教育自学考试全国统一命题考试 236
2002 年上半年刑事诉讼原理与实务参考答案 240
2001 年上半年高等教育自学考试全国统一命题考试 244
2001 年上半年刑事诉讼法学参考答案 248
2001 年上半年高等教育自学考试全国统一命题考试 252
2001 年上半年刑事诉讼原理与实务参考答案 256
2000 年上半年高等教育自学考试全国统一命题考试 260
2000 年上半年刑事诉讼法学参考答案 264
1999 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试 268
1999 年下半年刑事诉讼法学参考答案 273
1999 年上半年高等教育自学考试全国统一命题考试 277
1999 年上半年刑事诉讼法学参考答案 280

第五部分 经济法概论

2004 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	286
2004 年下半年经济法概论参考答案	291
2003 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	294
2003 年下半年经济法概论参考答案	299
2002 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	301
2002 年下半年经济法概论参考答案	306
2001 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	308
2001 年下半年经济法概论参考答案	313
2000 年下半年高等教育自学考试全国统一命题考试	315
2000 年下半年经济法概论参考答案	320

第一部分 民法学

2004 年上半年高等教育自学考试全国统一命题考试

民法学试卷

第一部分 选择题（共 40 分）

一、单项选择题（本大题共 30 小题，每小题 1 分，共 30 分）

在每小题列出的四个备选项中只有一个是符合题目要求的，请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选或未选均无分。

1. 甲于 1995 年 6 月 1 日失踪，其妻乙于 2002 年 5 月 1 日向人民法院申请宣告甲死亡，人民法院发出寻找失踪人甲的公告一年后，于 2003 年 7 月 1 日判决宣告甲死亡。甲的死亡日期应为（ ）。
 - A. 1995 年 6 月 1 日
 - B. 2002 年 5 月 1 日
 - C. 2003 年 5 月 1 日
 - D. 2003 年 7 月 1 日
2. 下列民事行为中，属于附肯定的延缓条件的民事法律行为的是（ ）。
 - A. 甲与乙约定：若甲未调回本地，就将老家一间房屋卖给乙
 - B. 甲与乙约定：若乙将丙杀害，则甲将钻石戒指一枚赠送给乙
 - C. 甲与乙约定：甲的儿子考上大学，就将一间房屋出租给乙
 - D. 甲与乙约定：天下雨乙就送给甲一件雨衣
3. 甲、乙夫妻两人运一批“芝加哥”牌轮滑鞋到外地销售，到达后恰逢乙患重病，急需大笔钱住院治疗。甲无法筹措到住院的钱，而轮滑鞋一时之间又无法销售。丙得知此情况后，向甲表示愿意以极低的价格全部购买。甲为解燃眉之急，不得不接受丙提出的条件，将全部轮滑鞋卖给丙，结果损失惨重。该买卖轮滑鞋的行为属于（ ）。
 - A. 效力未定的民事行为
 - B. 可撤销、可变更的民事行为
 - C. 有效的民事行为
 - D. 无效的民事行为
4. 甲公司委托自然人乙代其在外地购买电脑，乙以甲的名义与丙签订电脑买卖合同后，发现当地有一种十分畅销又物美价廉的电扇，遂利用甲交给的盖有甲公司公章的空白合同书，以甲的名义与丁签订了一份电扇买卖合同。该电扇买卖合同（ ）。
 - A. 若甲进行追认方为有效
 - B. 若甲接受丁履行的电扇方为有效
 - C. 若丁主张撤销方为无效
 - D. 确定有效，丁无权主张撤销
5. 甲外出探亲，临时委托邻居乙照看房屋。一日，乙进入甲房，发现大厅一角放有一盆鲜花，因久未见阳光而开始发黄。乙出于好心，将花盆移放到窗外晒太阳。不巧一阵大风

将花盆吹落,恰好砸在楼下与丙吵架的丁的肩上,造成丁的财产损失 2000 元。对该损失应当承担赔偿责任的是()。

- A. 甲
B. 甲、乙
C. 乙
D. 甲、乙、丙

6. 因紧急避险造成损害的,如果险情是由于人为的原因引起的,对此种民事责任,应由()。

- A. 紧急避险人承担
B. 引起险情发生的人承担
C. 紧急避险人不承担或者适当承担
D. 紧急避险人和引起险情发生的人共同承担

7. 下列情况中不能被认为是一方同意履行债务从而产生诉讼时效中断的法律效力的有()。

- A. 请求延期履行
B. 支付利息
C. 提供履行债务的担保
D. 债务人丧失民事行为能力

8. 下列行为中属于侵犯自然人肖像权的是()。

- A. 为报道新闻时事而拍摄并发表照片
B. 为科学研究目的使用自然人肖像
C. 未经许可将某女演员肖像制作挂历
D. 公安机关为通缉罪犯而使用其照片

9. 甲欲转让其所有的一个随身听,与乙签订了买卖合同,但未交付。后因丙出价更高,于是甲又与丙订立买卖合同,且交付了该随身听。此时,对该随身听享有所有权的人是()。

- A. 甲
B. 乙
C. 丙
D. 乙和丙

10. 在财产共同共有关系中,每个共有人享有权利、承担义务的标的是()。

- A. 共有财产的收益
B. 全部共有财产
C. 其占有的共有财产
D. 各自出资的财产

11. 甲、乙、丙共有一辆汽车,其中甲、乙主张该共有为按份共有,而丙则主张该共有为共同共有。如果不能证明该汽车是按份共有的,则()。

- A. 可以推定为按份共有
B. 可以推定为共同共有
C. 应当按多数共有人的主张决定
D. 应当认定为共同共有

12. 甲作为出租人与乙签订房屋租赁合同,之后甲又以该房屋作抵押,与丙银行签订抵押合同,则()。

- A. 甲与乙的租赁合同有效,甲与丙的抵押合同无效
B. 甲与乙的租赁合同有效,经乙同意,甲与丙的抵押合同也有效
C. 甲与乙的租赁合同无效,甲与丙的抵押合同有效
D. 甲与乙的租赁合同有效,甲与丙的抵押合同也有效,但是甲应当将房屋抵押的情况书面告知乙

13. 下列有关用益物权的判断中,错误的是()。

- A. 用益物权的标的物只能是不动产
B. 用益物权的行使以占有标的物为前提
C. 用益物权具有物上代位性
D. 用益物权主要是就物的使用价值对物进行支配

14. 甲将其所有的房屋抵押给乙，向乙借款 20 万元，并依法进行了抵押登记。后来甲的房屋因火灾而毁损，保险公司依保险合同赔偿了甲 35 万元，则()。
- A. 应认定甲、乙之间的抵押关系中止
 B. 应认定甲、乙之间的抵押关系已解除
 C. 甲、乙之间的抵押关系继续有效，应以保险公司赔偿款项中的 20 万元作抵押
 D. 甲、乙之间的抵押关系继续有效，应以保险公司的全部赔偿款项 35 万元作抵押
15. 甲、乙、丙三人买了一辆汽车跑运输，因营运亏损，遂决定终止其共有关系，在分割共有财产时，谁也不愿意要汽车。因此，民法上处理该汽车的方法应为()。
- A. 变价分割
 B. 实物分割
 C. 作价补偿
 D. 降价处理
16. 甲承包了一片苹果园，并从苹果树上收取苹果 500 公斤。甲对苹果的取得属于()。
- A. 善意取得
 B. 恶意取得
 C. 继受取得
 D. 原始取得
17. 甲、乙签订一份买卖合同，约定乙的供货义务由丙承担，丙同意并将货物交付给甲，但后来甲发现该批货物质量有问题，则甲应()。
- A. 要求丙承担违约责任
 B. 要求乙承担违约责任
 C. 要求乙、丙承担违约责任
 D. 要求丙更换货物
18. 甲加油站与乙石油公司签订了一份汽油买卖合同，总价款 13 万元，并约定乙石油公司应于 2003 年 2 月前交付汽油，甲加油站向乙公司支付了 2.5 万元定金。但合同签订后，直至合同履行期满乙公司仍未交付汽油。于是，甲加油站要求乙公司返还定金。对此，下面说法正确的是()。
- A. 双方约定的定金数额合法有效
 B. 石油公司只应返还加油站定金 2.5 万元
 C. 双方约定的定金数额无效
 D. 石油公司不应返还加油站定金 2.5 万元
19. 王某在工商银行的自动柜员机取钱时，因机器故障而多得 1000 元。王某用这 1000 元做小生意而获利 500 元。一个月后工商银行发现了此事实，要求王某退回，此时()。
- A. 王某应当返还给银行 1000 元
 B. 王某应当返还给银行 1000 元，同时还应返还 1 个月的利息
 C. 王某应返还给银行 1500 元
 D. 甲无需返还
20. 利华公司和阳安公司签订了一份煤炭买卖合同，双方约定由利华公司向阳安公司供应煤炭，阳安公司在货到后 5 天内付款，京朗公司作为阳安公司按期付款的保证人，但在保证合同中对保证方式没有约定。利华公司按约定交付了煤炭以后，阳安公司逾期未付货款，此时，利华公司()。
- A. 应先要求阳安公司支付货款，阳安公司拒绝时可要求京朗公司承担保证责任
 B. 既可以要求阳安公司支付货款，也可以要求京朗公司承担保证责任
 C. 应将煤炭买卖合同提请法院审判或仲裁，并对阳安公司的财产依法强制执行，如仍不能清偿债务的才能要求京朗公司承担保证责任
 D. 对煤炭买卖合同提请审判或仲裁后，可以对阳安公司和京朗公司的财产依法申请强制执行

21. 丙向乙借款 10 万元, 乙又向甲借款 10 万元, 经过协调由丙直接向甲偿还。下列说法正确的是()。
- A. 如果甲、乙协商同意再通知丙, 为债权让与
B. 如果甲、乙协商同意还需丙同意, 方为债权让与
C. 如果甲、丙订立协议, 再得到乙的同意, 为债务承担
D. 如果甲、乙、丙订立一个协议, 为债权债务的概括承受
22. 甲公司欠乙公司 10 万元货款, 后甲公司因经营不善而为乙公司兼并。则甲、乙之间的债权债务关系消灭的原因是()。
- A. 抵销
B. 混同
C. 债务免除
D. 债务更新
23. 何某死亡, 遗产由其妻王某和两个孩子何明、何亮继承。何某死亡之时王某已怀孕, 为胎儿保留继承份额人民币 1 万元。胎儿出生后死亡, 则这 1 万元应由()。
- A. 王某、何明、何亮三人继承
B. 王某继承 1/2, 何明与何亮继承 1/2
C. 由何明与何亮继承
D. 由王某继承
24. 当下面的几种继承方式发生冲突时, 按高效力到低效力排列应是()。
- A. 法定继承、遗嘱继承和遗赠、遗赠扶养协议
B. 遗嘱继承和遗赠、遗赠扶养协议、法定继承
C. 遗赠扶养协议、遗嘱继承和遗赠、法定继承
D. 遗嘱继承和遗赠、法定继承、遗赠扶养协议
25. 被继承人的子女先于被继承人死亡的, 由被继承人的子女的晚辈直系血亲代位继承, 则代位继承()。
- A. 仅适用于法定继承
B. 不适用于法定继承
C. 可以适用于遗嘱继承
D. 既适用于法定继承, 也适用于遗嘱继承
26. 林某有子小强 9 岁, 小强淘气异常。一日小强在邻居王某的鱼缸边玩耍时, 另一邻居张某对小强说: “把鱼缸砸了, 里面的金鱼归你。”小强听完当即捡起一块石头将鱼缸砸破。对于王某的损失应由()。
- A. 张某承担
B. 林某承担
C. 小强承担
D. 林某与张某共同承担
27. 甲出资 12 万元, 乙出资 18 万元在海边共同购置了一幢二层别墅, 并约定双方轮流居住, 在甲居住期间别墅因地基灌进海水而倒塌, 砸伤了丙。对于丙的损失应()。
- A. 由甲、乙二人负连带赔偿责任
B. 由甲对丙负赔偿责任
C. 由乙对丙负赔偿责任
D. 由甲、乙按出资比例对丙负赔偿责任
28. 下列侵权民事责任的形式中, 属于财产性民事责任形式的是()。
- A. 消除影响
B. 恢复名誉
C. 赔礼道歉
D. 返还原物
29. 李某从某超市买了一瓶啤酒, 开启时瓶体爆炸, 李某的双手被划破, 花去医药费 800 元。后来经法院查明, 李某开瓶没有过错, 而是厂家的啤酒瓶质量不合格, 因气温高而爆炸。对于此案下面说法正确的是()。
- A. 李某只能向某超市要求赔偿

- B. 李某可以选择向某超市或啤酒厂要求赔偿
 C. 李某只能向啤酒厂要求赔偿
 D. 某超市若赔偿了李某，则无法向啤酒厂追偿
30. 王某为一新闻记者，在农村采访时见一老汉精神饱满，便征得老汉的同意为其照了一张相片。后来某杂志看中了这张照片，认为它反映了农村老人的精神面貌，便将这张照片放大之后作为了一期杂志的封面，封面上没有相关报道。后来老汉被人告知此事，怕被别人误以为其在做广告，老汉气病了。该杂志社的行为()。
- A. 是正常的新闻报道，不构成侵权 B. 侵害了老汉的肖像权
 C. 侵害了老汉的名誉权 D. 侵害了老汉的健康权

二、多项选择题(本大题共5小题，每小题2分，共10分)在每小题列出的五个备选项中有二个至五个是符合题目要求的，请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选、少选或未选均无分。

31. 甲公司需50台数码相机，与乙公司业务员丙取得联系后，双方约定乙公司供给甲公司数码相机50台。丙未请示单位就答应下来，并在甲公司给的空白支票填上30万元的金额汇到乙公司账户内。乙公司先后给甲公司40台数码相机。甲公司催促乙公司继续供货或退回剩余款项。乙公司声称此事系丙个人所为，公司不承担责任。下列有关此案的说法正确的有()。
- A. 丙未受委托以乙公司名义与甲公司订立购销数码相机合同，属无权代理
 B. 丙在代理权限内以乙公司名义与甲公司订立购销数码相机合同，该合同有效
 C. 乙公司接受货款，交付数码相机，是对丙无权代理行为的追认
 D. 丙和乙公司都存在过错，应对甲公司承担连带责任
 E. 买卖数码相机的行为纯属丙个人行为，乙公司不承担任何责任
32. 非因民事法律行为而发生物权变动的有()。
- A. 继承 B. 强制执行
 C. 买卖 D. 公用征收
 E. 先占
33. 甲与信用社签订借款合同，约定：若甲种植的油菜欠收，信用社则借给甲2000元。借款合同签订后，甲游手好闲，疏于对油菜耕作管理，结果油菜毫无收成。因此，甲与信用社的借款合同()。
- A. 条件成就，信用社应履行义务
 B. 条件成就，但信用社不必履行义务
 C. 条件不成就，信用社可拒绝履行义务
 D. 条件不成就，双方借款合同不发生效力
 E. 属于可变更、可撤销的合同
34. 债务人原则上应以债的标的物履行，不得以其他标的物替代，但在满足一定条件下，可以代物清偿，这些条件包括()。
- A. 须有债权存在 B. 须经当事人同意
 C. 债务人履行通知义务即可 D. 他种给付是代替原定给付的

- E. 他种给付与原定给付是属不同种类的
35. 2002年5月,某电力公司经批准架设的10万伏高压电路线与某甲的私有平顶房屋之间垂直距离大于4米。2002年7月,某甲未经有关部门批准,擅自将平顶房加高为三层半楼房,东边的三楼阳台与高压电线之间最近距离约40厘米,电力公司对此也未加制止。一日某甲的邻居某乙在东边三楼阳台上乘凉时触电受伤。对于某乙的损失()。
- A. 电力公司不应承担责任,因其无过错
- B. 电力公司即使无过错也应承担责任
- C. 某甲应承担一定的过错责任
- D. 如果是由某乙自己故意造成的,电力公司可不承担责任
- E. 由电力公司与某甲、某乙分担责任

第二部分 非选择题 (共60分)

三、简答题 (本大题共5小题,每小题6分,共30分)

36. 简述地役权的法律特征。
37. 简述法人民事权利能力的法律特征。
38. 我国《继承法》中规定的遗嘱的法定形式有哪些?
39. 简述债的发生原因。
40. 留置权成立的积极要件有哪些?

四、论述题 (本大题10分)

41. 试述物权公示、公信原则。

五、案例分析题 (本大题共2小题,每小题10分,共20分)

42. 甲和乙是某公司职工,两人同住一个宿舍。因工作需要,公司派遣甲去公司设在北京的办事处工作六个月。甲在临行时,将自己的一个台式电脑交给乙保管和使用。两个月后,甲给乙打电话,说自己在北京买了一台“DELL”牌笔记本电脑,家中的那个台式电脑可以适当价格卖掉。本公司的另一员工丙得知该消息后,找到乙,表示愿意买下甲的那个台式电脑,但是又不愿多出钱。因此,丙便对乙说:“你可以打电话告诉甲,说他台式电脑的显示器出了毛病,图像有点模糊,要求他降低价格出售。”乙当时有点犹豫,但是考虑到自己和丙的关系非常好,因此便按照丙的意思给甲打了电话。甲信以为真,便电话告诉乙说,如果电脑的显示器坏了,可以降低价格把电脑卖掉。于是,乙便以1000元的低价将甲的台式电脑卖给了丙。甲从北京返回后,得知事情真相,要求丙返还台式电脑。丙答复说,5天前已以2000元的价格卖给了丁。经查,丁买下电脑时对以上情况并不知情,2000元的价格与市价相差无几。

问:(1)乙、丙买卖台式电脑的行为属于什么性质的行为?效力如何?

(2)甲可以请求乙、丙承担什么责任?

(3)丁能否取得对台式电脑的所有权?为什么?

43. 2000年10月15日华悦公司与信用社签订了一份贷款合同,约定:信用社提供给华悦公

司 50 万元作为流动资金，期限 1 年，自 2000 年 10 月 15 日至 2001 年 10 月 15 日。合同签订后，信用社向华悦公司放贷 50 万元。2001 年 10 月 15 日合同到期后，华悦公司因经营不善，无力偿还贷款本息。另外查明，恒升公司欠华悦公司贷款 80 万元，2001 年 5 月 1 日到期，但恒升公司一直没有清偿，华悦公司也一直未积极追讨。

问：(1) 信用社是否可以行使代位权？为什么？

(2) 如果信用社可以行使代位权，其应以谁的名义来行使？如何行使？

(3) 如果信用社可以行使代位权，其行使权利的范围多大？权利行使的效果如何？

2004 年上半年民法学参考答案

一、单项选择题

1. 答案：D

【解析】本题考查宣告死亡的时间。宣告死亡的时间以判决宣告之日为准。

2. 答案：C

【解析】本题考查附条件和附期限的民事法律行为。A 为否定条件、延缓条件；B 为非法行为，不能成为民事法律行为的条件；D 为期限而不是条件，因为天下雨是将来肯定要发生的事实。期限与条件的作用相同，其根本区别在于期限是将来肯定要发生的事实，而条件是将来能否发生不肯定的事实。

3. 答案：B

【解析】本题考查可撤销、可变更的民事行为的种类。可撤销、可变更的民事行为包括三种：重大误解；显失公平；欺诈、胁迫、乘人之危使他人违背真意所为的民事行为。本题中的情形属于乘人之危。

4. 答案：C

【解析】本题考查表见代理。本题符合表见代理的构成要件。表见代理的行为是可撤销的民事行为，但是在相对人行使撤销权之前，该行为有效。行使撤销权则可得该行为无效。

5. 答案：C

【解析】本题考查工作物致人损害的民事责任的承担。工作物致人损害民事责任的承担者，是工作物的所有人或者管理人。本题中乙是管理人，甲是所有人，丁可以向甲或乙要求承担责任。但是甲没有过错，乙对损害的造成有过错，如果甲做了赔偿，在甲向丁赔偿后，可以向有过错的乙追偿，所以最终该损失应由乙承担。

6. 答案：B

【解析】本题考查紧急避险的责任承担。因紧急避险造成损害的，如果险情是人为引起的，由引起险情发生的人承担民事责任；如果危险是由自然原因引起的，紧急避险人不承担民事责任或承担适当的民事责任。所以，B 与 C 不是等价的。只能选择 B，不能选择 C，C 适用于危险由自然原因引起的情况。

7. 答案：D

【解析】本题考查诉讼时效中断的事由。债务人丧失民事行为能力不构成同意履行。

8. 答案: C

【解析】本题考查侵犯自然人肖像权的构成要件。(1)须有使用他人肖像的行为;(2)须未经自然人同意而使用其肖像。但是自然人的肖像权受到一定限制。为了宣传报道而制作和使用自然人的肖像,可不经自然人同意,但不得侵犯自然人的合法利益。为了职务上的目的或公共利益而依法制作、使用他人的肖像,如通缉逃犯、张贴寻人启事等也无需通过本人同意。

9. 答案: C

【解析】本题考查动产所有权的变动以及物权的优先效力。注意动产所有权的变动以交付为准,不动产则以登记为准。另外,物权具有优先于债权的效力,在一物二卖的场合,如果后买者取得标的物的所有权,则先买者不能取得所有权。因此在甲将随身听交付给丙后,随身听的所有权已经转移,所有权的效力优先于先订立的债权,所以乙不能取得所有权。

10. 答案: B

【解析】本题考查共同共有权的标的。在共同共有关系中,各共有人的权利及于共有物的全部,任何共有人不得主张对共有的特定部分行使权利。所以,每个共同共有人承担义务和享有权利的标的是全部的共有财产,不论该财产是否由该共有人占有。

11. 答案: D

【解析】本题考查按份共有和共同共有的认定问题。根据《民法通则》的解释,对于共有财产,部分共有人主张按份共有,部分共有人主张共同共有,如果不能证明财产是按份共有的,应当认定为共同共有。

12. 答案: D

【解析】本题考查承租权和抵押权的关系。本题属于出租权在先,抵押权在后,抵押人应当书面通知承租人,原租赁合同继续有效。此时,租赁关系成立在先,出租权可以对抗抵押权,租赁关系对抵押权发生效力。

13. 答案: C

【解析】本题考查用益物权的特点。注意用益物权的客体只能是不动产,主要是就物的使用价值进行支配,如果客体消灭,用益物权就无法存在,所以没有物上代位性。

14. 答案: D

【解析】本题考查抵押权的效力。抵押权具有物上代位性,其效力范围及于抵押物的代替物,包括抵押物毁损灭失所得的赔偿金和补偿金。另外,因为抵押权具有不可分性,抵押权人可以就抵押物的全部行使抵押权。

15. 答案: A

【解析】本题考查共有财产的分割方式。如果共有物可分并且有两个以上共有人愿意取得该物的,可以采取实物分割;如果共有物不能进行实物分割或者共有人都不愿接受该共有物时,可以变价分割;如果只有某个共有人愿意取得共有物的所有权,可以采用作价补偿。

16. 答案: D

【解析】本题考查所有权的取得方式。通过生产的方式取得所有权属于原始取得。

17. 答案: B

【解析】本题考查债的主体中由第三人履行的债的情况。约定由第三人履行的,第三人是履行主体,第三人不履行或者履行不符合约定,债权人只能向债务人主张违约责任而不能