

2009

国家司法考试

同步训练题解

飞跃版

民法

◎ 飞跃司考辅导中心 组编

题库训练 同步致胜

- ◎ 洞悉命题趋势 紧扣考试要求
- ◎ 详尽梳理解析 呈现解题全貌
- ◎ 精挑细选 · 点明思路 · 强化重点 · 辨析疑难

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

国家司法考试



司法部

司法部

司法部

司法部

司法部

司法部

司法部

司法部

民法

司法部司法考试教材

民法

司法部

司法部司法考试教材

司法部司法考试教材

司法部司法考试教材

司法部司法考试教材

司法部司法考试教材

2009

国家司法考试

同步训练题解

民法

飞跃司考辅导中心 组编

编写人 马建斌 杨 飞
陈 璐 张 辉

中国法制出版社

CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

民法/中国法制出版社编. —北京: 中国法制出版社,
2008. 12

(2009 国家司法考试同步训练题解)

ISBN 978 - 7 - 5093 - 0866 - 0

I. 民… II. 中… III. 民法 - 中国 - 法律工作者 - 资格
考核 - 解题 IV. D923 - 44

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 171830 号

2009 国家司法考试同步训练题解——民法

2009 GUOJIA SIFA KAOSHI TONGBU XUNLIAN TIJIE ——MINFA

经销/新华书店

印刷/涿州市新华印刷有限公司

开本/787×1092 毫米 16

版次/2008 年 12 月第 1 版

印张/15.75 字数/434 千

2008 年 12 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 0866 - 0

定价: 35.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66031119

网 址: <http://www.zgfzs.com>

编辑部电话: 66070042

市场营销部电话: 66033393

邮购部电话: 66033288

出版说明

本丛书自2006年初版以来,历经多次改版重印,在考生中树立了骄人的口碑,深得信赖,几年来帮助众多考生顺利通过司法考试。考生的成绩与信任是对我们最好的鼓励和鞭策。

专家经验和考生反馈告诉我们,做题是掌握法条和知识点并进而顺利通过司法考试的最佳途径。一套洞悉命题趋势、紧扣考试要求、全面覆盖考点、强化突出重点的题解书作用非同凡响。

总结考试规律、吸纳考生经验。2009年我们继续约请高分通过司法考试,有着深厚法学功底和丰富司法考试辅导经验,并深谙司法考试命题规律的著名法学院校教师和法学博士,编写全新修订版《国家司法考试同步训练题解》(共九本)。

■新 依据最近一年司考重难点变化设计习题,所有习题的答案均依据最新有效的法律法规、司法解释进行解析。

■全 习题覆盖大纲所列举的考试要点,根据难易程度的不同标注星级,突出重难点,最高为“☆☆”,并在解析上从不同角度加深对相关法条和知识点的理解。

■精 题目经过层层筛选,具有典型代表性,帮助考生明确复习重点,着力演练。

■细 每题均提炼出准确的考点,并对习题答案进行详细梳理与解析,向考生呈现解题思路与全貌。

■巧 设置参考答案速查,方便考生自我测验。

本套题解与我社《2009国家司法考试教材一本通》(共九本)丛书学科对应、相得益彰,在教材式复习的同时实现同步式题库训练,强化理解与忆记,推荐配套使用。

同时,为帮助考生掌握最新内容,2009年司考大纲公布后,请登陆 www.zgfzs.com,获取最新司考资讯。

衷心祝愿您成功飞跃司考!

中国法制出版社

民法常考考点及常考法条提示 (2002 - 2008)

考查次数	考点	所涉法条
7	代位权	《合同法》第 73 条 《合同法解释 (一)》第 11 - 22 条
6	无因管理	《民法通则》第 93 条 《民通意见》第 132 条
5	租赁合同当事人的权利义务关系	《合同法》第 220、229、230 条
5	专利侵权行为	《专利法》第 11、63 条 《反不正当竞争法》第 10 条
5	对名誉权、隐私权的侵害	《民法通则》第 101、134 条 《民通意见》第 140 条
5	赠与合同	《合同法》第 185、190、192 条
4	饲养动物致人损害的责任承担	《民法通则》第 127 条
4	标的物风险责任的负担	《合同法》第 103、142 - 144、148 条
4	著作权的合理使用	《著作权法》第 9、10、22、46 条 《著作权纠纷解释》第 18 条
4	商标侵权行为	《商标法》第 52 条 《商标纠纷解释》第 1 条
4	诉讼时效	《民法通则》第 136、137、139、140 条 《产品质量法》第 45 条
4	地役权	《物权法》第 158、167 条
4	违约责任	《合同法》第 107、114 条
4	夫妻财产的归属	《婚姻法》第 17 - 19 条 《婚姻法解释 (一)》第 19 条
3	不当得利	《民法通则》第 92 条 《民通意见》第 131 条
3	共有人对共有物的处分及优先购买权	《民通意见》第 89 条 《物权法》第 97 条
3	合同的成立与生效	《合同法》第 14、15、16、44 条 《物权法》第 15 条
3	保全撤销权	《合同法》第 74、75 条 《合同法解释 (一)》第 24、26 条
3	效力待定合同	《合同法》第 51 条
3	著作权的归属	《著作权法》第 17、19 条 《著作权纠纷解释》第 14 条
3	夫妻离婚前所欠债务的清偿	《婚姻法》第 41 条

目 录

第一章 民法概述	1
重 点 民法的调整对象 民事法律关系的要素 民事权利 民事义务 民事责任 民事法律事实	
第二章 自 然 人	3
重 点 自然人民事权利能力的开始和终止 宣告失踪 宣告死亡	
第三章 法 人	9
重 点 法人的民事行为能力 法人机关	
第四章 物与有价证券	11
第五章 民事法律行为	13
重 点 民事法律行为的分类 意思表示 民事法律行为的成立与生效 附条件的民事 法律行为 无效民事行为 可变更、可撤销民事行为 效力未定民事行为	
第六章 代 理	19
重 点 法定代理 委托代理 复代理 表见代理	
第七章 诉讼时效与期限	23
重 点 诉讼时效的法律要件和法律效果 诉讼时效的期间 诉讼时效的起算 诉讼时 效的中止、中断和延长	
第八章 物权概述	25
重 点 物权的效力 物权的变动 物权的公示	
第九章 所 有 权	27
重 点 建筑物区分所有权 善意取得 主物转让时从物的所有权归属与孳息所有权 的归属	
第十章 共 有	32
重 点 按份共有的内、外部关系 共同共有的内、外部关系	
第十一章 用 益 物 权	34
重 点 用益物权的特征 地役权	
第十二章 担 保 物 权	35
重 点 抵押权的标的 抵押权的实现 特殊抵押权 动产质权的设立 权利质权的标的 留置权的取得 担保物权的竞合	
第十三章 占 有	42

重 点 占有的种类 占有的推定 占有保护请求权	
第十四章 债的概述	44
第十五章 债的履行	46
第十六章 债的保全和担保	47
重 点 债权人代位权 债权人撤销权 一般保证的先诉抗辩权 连带责任保证 定金的效力	
第十七章 债的移转和消灭	54
重 点 债务承担 抵销 提存	
第十八章 合同概述	56
第十九章 合同的订立	57
重 点 要约的撤回和撤销 要约邀请 承诺的效力 格式条款	
第二十章 双务合同履行抗辩权	61
第二十一章 合同的变更和解除	63
第二十二章 合同责任	65
重 点 违约责任的归责原则与构成要件 违约责任的免责事由 缔约过失责任	
第二十三章 转移财产权利的合同	68
重 点 买卖合同（标的物所有权的转移和风险责任负担及孳息归属） 赠与合同 买卖不破租赁	
第二十四章 完成工作成果的合同	77
第二十五章 提供劳务的合同	79
第二十六章 技术合同	84
第二十七章 不当得利、无因管理	86
第二十八章 知识产权概述	88
第二十九章 著作权	89
重 点 作品的种类 职务作品的著作权人 合作作品的著作权人 著作人身权 著作 财产权 合理使用 邻接权 著作权侵权行为	
第三十章 专利权	94
重 点 专利法不予保护的客体 授予专利权的条件（新颖性） 专利权人的权利 专利侵权行为	
第三十一章 商标权	97
重 点 商标权的内容 注册商标的撤销 驰名商标 商标侵权行为	
第三十二章 婚姻家庭	100
重 点 无效婚姻 可撤销婚姻 夫妻个人财产与共同财产 离婚时的债务清偿	
第三十三章 继承概述	104
重 点 继承权的放弃 继承权的丧失	

第三十四章	法定继承	105
重 点	法定继承人的范围 代位继承	
第三十五章	遗嘱继承、遗赠和遗赠扶养协议	108
重 点	遗嘱的形式 遗嘱的效力 遗赠扶养协议	
第三十六章	遗产的处理	112
第三十七章	人 身 权	114
重 点	名誉权 肖像权 隐私权	
第三十八章	侵权行为	116
重 点	侵权行为归责原则 一般侵权行为的构成要件 共同侵权行为 职务侵权行为 雇佣活动或雇佣关系中的侵权行为 地面施工致人损害的侵权行为 建筑物致人 损害的侵权行为 饲养的动物致人损害的侵权行为 无民事行为能力人和限制 民事行为能力人致人损害的侵权行为 侵权责任与其他民事责任的竞合 精神 损害赔偿	
参考答案及详解		121
附：参考答案速查		235

第一章 民法概述*

一、单项选择题

- ★★ 1. 下列哪种情形成立民事法律关系? ()
- A. 甲与乙约定某日商谈合作开发房地产事宜
- B. 甲对乙说: 如果你考上研究生, 我就嫁给你
- C. 甲不知乙不胜酒力而极力劝酒, 致乙酒精中毒住院治疗
- D. 甲应同事乙之邀前往某水库游泳, 因抽筋溺水身亡
2. 李某购买一套商品房, 其中有一间浴室。现李某拟在该浴室安装一个特大的浴缸, 该缸占地面积将近 10 平方米, 装满水后重量将达到 5 吨左右。经检测, 该浴缸的安装将危及该楼的安全。请问, 李某的行为违反了民法中的哪一项基本原则? ()
- A. 平等原则
- B. 自愿原则
- C. 公平原则
- D. 禁止权利滥用原则
3. 下列各项中, 违反民法自愿原则的有: ()
- A. 王某为其财产投保时被要求在一份已拟好的格式合同上签字
- B. 李某在电器市场询问一款手机价格后, 卖主强要其购买的行为
- C. 钟某与陈某自愿达成协议, 交付动产标的物的买卖合同在价款未支付前该动产所有权不转移
- D. 柳某 (英语专业研究生, 熟知英语学辅资料价格) 花 30 元钱从地下通道小贩张某手中购得《老友记》一套, 经查, 该碟为盗版
4. 下列社会关系中不属于民法的调整对象的是: ()
- A. 中国公民甲与中国公民乙之间缔结的婚姻关系
- B. 自然人丙与自然人丁之间订立的电脑买卖合同关系
- C. 甲税务机关与自然人乙之间的税款征收关系
- D. 甲税务机关与自然人乙之间订立的旧电脑买卖合同关系
- ★★ 5. 下列抗辩权属于永久抗辩权的是哪一

项? ()

- A. 不安抗辩权
- B. 债务已罹于诉讼时效的抗辩
- C. 同时履行抗辩权
- D. 先履行抗辩权
- ★★ 6. 关于民事法律关系, 下列哪一选项是正确的? ()
- A. 民事法律关系只能由当事人自主设立
- B. 民事法律关系的主体即自然人和法人
- C. 民事法律关系的客体包括不作为
- D. 民事法律关系的内容均由法律规定
- ★ 7. 婴儿甲的出生在民法上属于: ()
- A. 民事法律行为
- B. 事实行为
- C. 事件
- D. 生活事实
- ★★ 8. 甲在乙经营的酒店进餐时饮酒过度, 离去时拒付餐费, 乙不知甲的身份和去向。甲酒醒后回酒店欲取回遗忘的外衣, 乙以甲未付餐费为由拒绝交还。对乙的行为应如何定性? ()
- A. 是行使同时履行抗辩权
- B. 是行使不安抗辩权
- C. 是自助行为
- D. 是侵权行为
- ★★ 9. 某宾馆夏季因使用空调而超额度用电, 供电公司遂以停电相威胁, 要求宾馆每天为供电公司职工提供四菜一汤的午饭, 收费 1 元, 宾馆被迫接受。双方的这一行为是: ()
- A. 因胁迫而成立, 属可撤销民事行为
- B. 因显失公平而成立, 属无效民事行为
- C. 属损害公共利益无效民事行为
- D. 因乘人之危而无效的民事行为
- ## 二、多项选择题
- ★★ 1. 下列社会关系属民法调整对象的是: ()
- A. 男青年甲和女青年乙的恋爱关系
- B. 甲电力公司和乙通信公司的供用电关系
- C. 父母与子女的抚养教育关系
- D. 某政府部门与所属的公务员的任命关系
- ★★ 2. 下列哪种情况属于权利滥用? ()

* 本章参考答案及详解见第 121 页。

- A. 甲为迫使乙出卖房屋，在乙的隔壁经营殡葬业务
- B. 甲为了不清偿乙的债务，将财产捐给希望工程
- C. 甲拒绝接受乙的赠与名贵项链
- D. 甲有名贵狼犬，因看管不周，追逐儿童乙甚急，丙见之，夺取行人某丁的雨伞打击该狼犬，狗伤伞毁

★★ 3. 在行为人行使的权利中，属于形成权的有：()

- A. 债权人对债务人行使的催告权
- B. 对越权代理的追认权
- C. 承租人擅自转租时，出租人行使的解除权
- D. 受胁迫的婚姻一方当事人在婚姻登记之日起1年内，向婚姻登记机关请求撤销婚姻的权利

★★ 4. 下列情形中，当事人乙所行使的权利属于抗辩权的是：()

- A. 甲和乙签订合同，约定同时履行，甲在乙还没有履行的情况下，请求乙履行，乙拒绝
- B. 甲向乙请求返还500元钱，乙以从未欠甲钱为由予以拒绝，经查，乙所言属实
- C. 甲向乙请求返还500元钱，乙以甲之债权已过诉讼时效为由予以拒绝
- D. 甲欺诈乙而订立买卖合同，甲请求乙履行交付标的物的义务，乙则主张撤销合同

★★ 5. 关于民事权利，下列哪些选项是正确的？()

- A. 甲公司与乙银行签订借款合同，乙对甲享有的要求其还款的权利不具有排他性
- B. 丙公司与丁公司协议，丙不在丁建筑的某楼前建造高于该楼的建筑，丁对丙享有的此项权利具有支配性
- C. 债权人要求保证人履行保证责任，保证人以债权人未对主债务人提起诉讼或申请仲裁为由拒绝履行，保证人的此项权利是抗辩权

辩权

- D. 债权人撤销债务人与第三人的赠与合同的权利不受诉讼时效的限制
- 6. 下列不属于民事权利的自力救济的有：()

- A. 甲在某酒店用餐，付款时发现忘记带钱包，身上也无值钱可抵押之物，其向服务员说明情况请求赊欠，酒店不同意。酒店将甲滞留在酒店不让其离开，同时报警
- B. 乙和丙系夫妻，因感情不和分居，乙请求妇联调解
- C. 李某欠王某货款10万元，拒不支付，王某向法院申请支付令
- D. 王某和金海公司发生劳动争议，王某申请劳动争议仲裁

★★ 7. 甲购买一辆汽车，在开回的路上，因刹车失灵而翻车受伤。在此情形下，他可以请求谁承担何种责任？()

- A. 请求商家承担违约责任
- B. 请求厂家同时承担违约和侵权责任
- C. 请求厂家承担侵权责任
- D. 请求厂家承担侵权责任，同时请求商家承担违约责任

★★ 8. 下列客观现象中，属于民事法律事实的事件的有：()

- A. 试管婴儿的出生
- B. 失踪人下落不明
- C. 病人死亡
- D. 克隆羊的出生

★★ 9. 下列哪些情形构成意思表示？()

- A. 甲对乙说：我儿子如果考上重点大学，我一定请你喝酒
- B. 潘某在寻物启事中称，愿向送还失物者付酬金500元
- C. 孙某临终前在日记中写道：若离人世，愿将个人藏书赠与好友汪某
- D. 何某向一台自动售货机投币购买饮料

第二章 自然人*

一、单项选择题

- ★ 1. 李明的身份证上记载其出生于1982年1月10日,医院的接生登记簿上记载的是1月11日,出生证上记载的是1月12日,而户口簿上记载的则是1月13日。依照有关法律,李明的出生时间应以哪一日期为准?()
- A. 1月10日
B. 1月11日
C. 1月12日
D. 1月13日
- ★★ 2. 曹蕴今年7岁,下面哪些行为,相对人得以行为人无民事行为能力为由,主张行为无效?()
- A. 曹蕴接受叔叔赠与的一块手表
B. 曹蕴品学兼优,一家公司给她奖学金500元
C. 邻居张大妈委托曹蕴给儿子写一封信,张大妈给她一块雪糕作为报酬
D. 曹蕴受邻居委托,每天带邻居5岁的孩子上幼儿园,邻居每月给她一盒巧克力作为报酬
- ★ 3. 为胎儿保留的被继承人的遗产份额,如果胎儿出生后是死体,该份额应该如何处理?()
- A. 由被继承人的继承人继承
B. 由胎儿的继承人继承
C. 由胎儿的继承人和被继承人的继承人协商解决
D. 由胎儿的继承人和被继承人的继承人共同继承
- ★★ 4. 赵某的原户籍所在地在赵村。2005年,赵某从赵村开出迁住证,迁往李村。但在李村登记前,赵某得重病,在县城中心住院1年3个月,病愈后赵某前往某市打工,并在该市城南区办理了暂住证,居住期限6个月。住在城南区某街道某号。问:赵某的住所应确定为何处?()
- A. 赵村
B. 李村
C. 县中心医院
D. 某市城南区某街道某号
- ★★ 5. 作家赵某出版了一部长篇小说《另类局长》,其主人公原型取自本县卫生局的已故局长钱

某,并把钱某塑造成情场高手,不忠于家庭的形象。对此,法律可以如何救济?()

- A. 钱某已经去世,主体资格消灭,法律无须给予救济
B. 钱某的近亲属可以自身的精神利益受到侵害为由提起侵权之诉
C. 钱某的近亲属可以钱某的名誉权受到侵害为由提起侵权之诉
D. 钱某的近亲属提起侵权之诉应以钱某为原告
- ★★ 6. 赵万有子赵小万15岁,赵万要出国一年,于是委托赵小万的姑父孙某照看赵小万一年。两人约定:由赵万每年向孙某支付监护费一万元;若出现赵小万的侵权,赵万与孙某按照平分的方式分担损失。半年后,赵小万将小朋友小强的眼睛打伤,花去医疗费两万元。在孙某已尽职责的情形下,问小强的父母应该如何主张请求权?()
- A. 向赵万主张两万元,赵万再向孙某主张一万元
B. 向孙某主张两万元,孙某再向赵万主张一万元
C. 向赵某主张一万元,向孙某主张一万元
D. 向赵万、孙某中的任何一人主张两万元
- ★★ 7. 小刚今年13岁,父母于一年前同时遇难。现小刚在学校将小朋友小强眼睛打伤,花去医疗费3万元。经查,小刚的外祖父母有财产8万元,祖父母家徒四壁,哥哥(28岁)有财产20万元。应该由谁来承担3万元的赔偿责任?()
- A. 小强的祖父母
B. 小强的外祖父母
C. 小强的哥哥
D. 由小强的祖父母、外祖父母、哥哥共同承担
- ★★ 8. 潘美、李扬二人离婚后,不久潘美死亡,死前留下一亲笔遗嘱,将全部财产留给她与李所生的独生女,但特别指定潘的妹妹为其女儿的监护人,声明“绝对不许”其生父李扬为其监护人。李扬向法院起诉,要求抚养女儿并为其监护人。法院应当如何处理?()
- A. 接受李的请求

* 本章参考答案及详解见第124页。

- B. 驳回李的请求, 指定潘的妹妹为监护人
- C. 驳回李的请求, 指定女孩的外祖父母或祖父为其监护人
- D. 确定李扬与潘的妹妹同为监护人

★★ 9. 13岁小学生夏雨因为出演《出门大吉》获得报酬甚丰, 夏雨的父母在下列哪种情况下处分其财产是合法的? ()

- A. 征得夏雨的同意为爷爷买了一栋房子
- B. 征得夏雨的同意捐助5万元给希望工程
- C. 支付夏雨打伤小朋友流星的医疗费2万元
- D. 帮助夏雨的生活困难叔叔2万元

★★ 10. 张甲因外出而委托李乙全面照看其8岁的儿子王丙。玩耍时, 王丙将邻居一小孩打伤, 花去医药费近千元。这一损失应由()

- A. 李乙承担, 张甲负连带责任
- B. 张甲承担, 如张甲无力承担, 由李乙承担
- C. 张甲承担, 因张甲是王丙之母, 李乙概不承担
- D. 张甲承担, 如李乙有过错, 李乙负连带责任

★★ 11. 高中生钱某于1980年9月2日出生。1998年6月1日在校将同学李某打伤, 致其花去医药费2000元。钱某毕业后进入一家炼钢厂工作。1999年2月, 李某起诉要求钱某赔偿医药费。该民事责任应由谁承担? ()

- A. 钱某承担, 因钱某诉讼时已满18周岁, 且有经济能力
- B. 钱某之父承担, 因钱某在侵权行为发生时未满18周岁, 没有经济能力
- C. 主要由钱某之父承担, 钱某适当赔偿
- D. 主要由钱某承担, 钱某之父适当赔偿

★★ 12. 张某出海打渔, 因遇台风下落不明。现其妻孙某向法院申请宣告张某失踪。因张某失踪后, 孙某与他人姘居, 并与姘夫合用家中财产, 在确定张某的财产代管人时, 张某父母与孙某发生争议。本案中, 法院应依法指定谁为财产代管人? ()

- A. 孙某, 理由是孙某是张某失踪后的第一顺序的财产代管人
- B. 孙某和张某的父母, 理由是他们均为法律规定的财产代管人
- C. 张某的父母, 理由是若指定孙某则不利于保护张某的财产
- D. 孙某, 理由是孙某提出了宣告失踪的申请

★★ 13. 被宣告死亡的人重新出现, 人民法院撤销了死亡宣告。被宣告死亡的人请求返还财产。应当如何处理才是正确的? ()

- A. 依转让取得他的财产的公民或者组织, 应当返还原物
- B. 依照继承法取得他的财产的公民或者组织, 应当返还原物

- C. 依赠与取得他的财产的公民或者组织, 可以返还原物
- D. 依公法取得他的财产的公民或者组织, 可以返还原物

★★ 14. 14周岁的张飞面色较黑, 外表成熟, 常被人误认为已逾20周岁, 其研究创造的发明获得专利, 该专利的市场估价是10000元, 张飞将该专利以20000元的价格转让给某企业, 用转让所得的200元购买继续进行相关创造的材料, 用6000元购买电脑一台, 张飞的上述行为均未告诉父母, 而对父亲谎称买彩票中了10000元奖金, 张飞的父亲遂将3000元以张飞名义捐献给某贫困地区的希望小学。则下列说法中正确的是: ()

- A. 张飞购买材料的行为效力未定
- B. 张飞的父亲捐款的行为合法有效
- C. 张飞转让专利的行为无效
- D. 张飞购买电脑的行为效力未定

★★ 15. 刘某从2000年1月15日离开住所后一直没有音讯。2004年1月16日, 刘的合伙人张某、债权人关某向人民法院申请宣告刘某死亡, 刘的妻子坚决反对, 而申请宣告失踪。人民法院应当如何处理? ()

- A. 接受张、关的申请, 宣告刘某死亡
- B. 驳回张、关的申请, 不作死亡宣告
- C. 发出公告, 一年后宣告刘某死亡
- D. 进行调解, 待张、关与刘某的妻子达成一致协议后再决定是否宣告刘某死亡

★★ 16. 詹三下落不明满8年, 其妻王某向人民法院申请宣告死亡, 其父詹某申请宣告失踪, 由人民法院作出何种判决? 若后发现其生还。其父向人民法院申请撤销死亡宣告, 其妻不同意, 人民法院应当: ()

- A. 由王某和詹某商量, 如协商不成, 驳回申请
- B. 只按詹某的申请宣告失踪, 发现生还也不撤销死亡宣告, 因为王某不同意
- C. 先按王某的要求宣告死亡, 发现生还再根据詹某的申请撤销死亡宣告
- D. 只按王某的申请宣告死亡, 发现生还也不撤销死亡宣告, 因为王某不同意

★★ 17. 甲、乙、丙经营个人合伙, 约定由甲代表合伙执行合伙事务, 后来乙擅自代表合伙与某企业签订了一份合同, 则对该合同的处理, 最妥当的是: ()

- A. 合同无效, 甲向某企业负合同无效责任
- B. 合同有效, 合伙应履行该合同
- C. 合同无效, 合伙负合同无效责任
- D. 合同有效, 合伙履行合同, 乙应赔偿由此给合伙造成的损失

★★ 18. 甲、乙、丙、丁四人自愿组成了采石组, 口头协议实行共同劳动、按劳分配, 并推举甲为

负责人。当年6月1日经过四人同意戊也加入了采石组,6月11日在一次爆破时,由于戊违规作业,导致双眼被炸瞎。戊向法院起诉要求甲、乙、丙、丁四人共同承担其医疗费、误工费、护理费以及伤残后的生活费。试问对该案应如何处理?()

- A. 戊双眼被炸瞎是由于其违规作业所致,因此其本身具有过错,应当自行承担损害后果
- B. 甲作为采石组的负责人,没有对安全生产起到监督管理的作用,因此应当与其与戊依照过错大小分担损害赔偿赔偿责任
- C. 甲、乙、丙、丁四人自愿组成采石组,口头协议实行共同劳动、按劳分配,因此性质上属于合伙关系,后戊又入伙。戊是在从事合伙组织的共同经营活动中受伤的,因此该损害后果应由合伙组织中的每一个成员平均分担
- D. 尽管甲、乙、丙、丁、戊之间属于合伙关系,合伙负责人和其他成员的经营行为应当由全体合伙人承担民事责任,但仍应当依照过错大小划分责任,戊对其受伤负主要过错,应当承担主要责任,而甲作为采石组的负责人,没有对安全生产起到监督作用,应负担仅次于戊的责任,乙、丙、丁之间平均分担剩余的责任

★★ 19. 赵某与钱某经口头协议,在闹市区租门面房合伙经营服装店。不久,房主孙某同意将门面房折价2万元加入个人合伙,但不参与经营,只每半年收取经营收益的10%。后赵某独自决定进了一批童装,销售情况不佳,童装厂催款。下列哪一说法是正确的?()

- A. 赵、钱、孙之间虽没有书面合伙协议,但可以认定为个人合伙关系,故须连带承担还款义务
- B. 孙某没有参加合伙的经营,应当认定入伙无效,不承担还款义务
- C. 赵某一人执行合伙事务,没有征得其他合伙人的同意,其行为后果由赵某一人承担
- D. 孙某入伙虽无效,但仍应以其所得收益为限对合伙债务承担连带责任

★★ 20. 赵、田、孙、李四人个人合伙经营汽车运输,盈利颇丰。负责人孙某又介绍其妻弟周某参加合伙,赵、田均同意,唯李某不同意。孙某以多数人已同意为由让周某驾驶合伙车辆进行运输。后周某因闯红灯超速而撞人,须赔偿损失5万元。周某主张每人承担1万元,赵、田、孙、李均不同意承担。下列观点哪一个正确的?()

- A. 赵、田、孙、李、周作为合伙人各负担1万元
- B. 赵、田、孙、周分担5万元,李因不同意周入伙而免责

C. 周一人独立负担5万元

D. 赵、田、孙、李、周五人对外承担连带责任

★★ 21. 张三、李四、王五个人合伙经营服装生意,在经营过程中,三人以个人合伙的名义向周某借款4万元。后王五与张、李发生矛盾而退伙,张三、李四连带利退还给王五2万元并与其约定王五与合伙的关系从此一刀两断。后张、李又吸收了赵六入伙。后来由于市场发生变化,合伙经营状况逐渐恶化,至次年已亏损8万元。周某向张、李催还借款。请问,对此债务,应由谁承担?()

- A. 由张、李承担连带清偿责任
- B. 由张、李、王承担连带清偿责任
- C. 由张、李、王、赵承担连带清偿责任
- D. 由张、李、赵承担连带清偿责任

二、多项选择题

★★ 1. 甲今年13岁,是小有名气的“小提琴演奏家”,周末经常参加演出,平均月收入超过5000元。某日,一演出公司打电话给甲请其前去演出,甲表示同意,但到期却把此事忘了。以下说法正确的是:()

- A. 甲可视为完全民事行为能力人
- B. 甲为限制民事行为能力人
- C. 甲不应承担违约责任
- D. 甲的监护人应承担违约责任

★★ 2. 湖北大别山山区14岁中学生王伟的作文“家乡的大山”在全国获奖,北京某大学教授许江涛深受感动,写信给王伟表示愿意资助王伟读完高中,王伟回信表示接受并致感谢。许江涛随即将5000元钱汇给王伟。收到钱后,王伟的母亲周莉认为这笔钱应该用来帮助更贫困的孩子,决定把钱捐给当地希望小学,并写信将此决定告知许江涛教授。许江涛教授回信表示反对,并指出自己还有钱,自己可以再用其他的钱捐赠给希望小学,但是这5000元钱只能用在王伟身上。但是王伟的母亲周莉没有听从许江涛教授的建议。关于此事的法律分析,正确的是:()

- A. 王伟为限制行为能力人,其表示接受赠与的行为无效
- B. 王伟表示接受赠与,赠与合同生效
- C. 周莉转捐钱的行为已得到赠与人许江涛教授的同意,因而有效
- D. 周莉转捐钱的行为无效

★★ 3. 2003年1月,张玉春(女)与赵玉山协议离婚。协议约定,婚生子赵小山13岁,归女方抚养,男方每月付抚养费1250元,男方每月可看望孩子并可接回家小住几天;双方如有一方再婚,孩子归未再婚一方抚养;双方都再婚,按原协议。2005年11月张玉春再婚,赵玉山几次接孩子未果。2006年1月,赵玉山强行将孩子带回自己家。张玉春向法院起诉。问以下说法哪些正确?()

- A. 张玉春与赵玉山均为赵小山的监护人
- B. 张玉春与赵玉山的离婚协议, 不违反法律, 有法律效力
- C. 张玉春不允许赵玉山接孩子的行为, 是违约行为, 受合同法调整
- D. 赵玉山欲行使对赵小山的抚养权, 可通过诉讼程序解决

★★ 4. 甲与乙离婚并达成协议: 婚生男孩丙(3岁)由乙(女方)抚养, 如双方中一方再婚, 丙则由另一方抚养。后乙在丙6岁时再婚, 甲去乙家接丙回去抚养, 乙不允。甲即从幼儿园将丙接回, 并电话告知乙。为此, 双方发生争执, 诉至法院。下列有关论述正确的有哪些?()

- A. 甲、乙均为丙的监护人
- B. 乙的行为是违约行为, 受合同法调整
- C. 甲欲行使对丙的抚养权, 应通过诉讼程序解决
- D. 甲、乙的协议违反了法律

★★ 5. 甲丧妻后与9岁的儿子乙在某村相依为命, 后甲因受刺激而成为精神病人, 甲、乙均无其他近亲属, 甲有一堂兄丙愿意作乙的监护人, 但不愿意承担对甲的监护责任, 则下列说法中正确的是:()

- A. 丙不能担任乙的监护人
- B. 丙欲担任乙的监护人, 必须同时担任甲的监护人
- C. 丙欲担任乙的监护人, 必须经甲所在单位或者乙所在村的村民委员会同意
- D. 甲的监护人由甲所在村的村民委员会或者民政部门担任

★★ 6. 刘晓今年7岁, 随小姨到邻居家玩。当小姨与邻居等人打麻将时, 刘晓一不小心将邻居的一个陶瓷花瓶打碎。关于邻居的该损失赔偿责任的承担, 下列说法错误的是:()

- A. 刘晓
- B. 刘晓的父母
- C. 刘晓的小姨
- D. 刘晓的父母与刘晓的小姨承担连带责任

★★ 7. 下列关于宣告失踪与宣告死亡的关系说法正确的是:()

- A. 宣告失踪不是宣告死亡的必经程序
- B. 申请人只宣告失踪的, 即便符合宣告死亡的条件也应当只宣告失踪
- C. 同一顺序的申请人有的申请宣告死亡, 有的不同意宣告死亡的, 若满足宣告死亡相关条件者, 应当宣告死亡
- D. 同一顺序的申请人有的申请宣告失踪, 有的申请宣告死亡的, 应当宣告死亡

★★ 8. 农民赵某因生活所迫, 于1995年出外谋生, 家中留下妻子张某与女儿赵红。赵某一走多年, 杳无音信, 生死未卜。2000年, 张某向法院

申请判决宣告赵某死亡。之后不久, 赵红患重病, 张某无钱医治, 恰逢同村人王某相助, 才使孩子转危为安。张某本人亦有病, 为不使孩子受苦, 将女儿交给王某收养, 双方办理了合法手续。2001年, 张某与同村钱某结婚, 不久钱某也死亡。2002年, 赵某返回村中, 请求法院撤销其死亡宣告, 与张某自行恢复原婚姻关系, 并以未经本人同意为由, 要求解除收养关系, 要回自己的女儿。下列表述正确的是:()

- A. 赵某可以与张某自行恢复婚姻关系
- B. 赵某不能与张某自行恢复婚姻关系, 如愿意重新结合, 必须办理复婚手续
- C. 收养关系应当自赵某单方请求时解除
- D. 收养关系不能因赵某的单方要求而解除, 除非经收养人和被收养人同意

★ 9. 张三为精神病人, 有30万元财产。张三长期下落不明, 由其妻提出申请, 被人民法院宣告失踪, 发生下列哪些效果?()

- A. 其妻提出离婚诉讼的, 应准予离婚
- B. 其妻与张三的婚姻关系自动解除
- C. 其妻为张三财产的代管人
- D. 张三失踪前打伤李四所欠医疗费2万元, 由其妻从张三的财产中支付

★★ 10. 张强被法院宣告死亡, 遗产由其父张老强、其妻王芳、其子张小强分割。后来张老强病故, 张小强代位继承了张老强的部分遗产。王芳与刘波再婚后因车祸遇难, 刘波与张小强继承了王芳的遗产。现在, 张强重新出现, 法院撤销了死亡宣告。假设张强在没有宣告死亡时与王芳的共有财产是120万元, 下列说法正确的是:()

- A. 张小强应返还财产50万元
- B. 张小强应返还财产80万元
- C. 刘波应返还财产40万元
- D. 刘波应返还财产10万元

11. 下面是对个体工商户和农村承包经营户的表述, 其中符合法律规定的有:()

- A. 个体工商户为在法律允许范围内, 依法经核准登记, 从事工商业经营的公民; 农村承包经营户是指法律允许范围内, 按照承包合同规定从事商品经营的公民
- B. 以公民个人名义申请登记的个体工商户和个人承包的农村承包经营户, 用家庭共有财产投资, 或者收益的主要部分供家庭成员享用的, 其债务应以家庭共有财产清偿
- C. 在夫妻关系存续期间, 一方从事个体经营或者承包经营的, 其收入为夫妻共有财产, 债务亦应以夫妻共有财产清偿
- D. 个体工商户、农村承包经营户的债务, 如其家庭共有财产承担责任时, 应当保留家庭成员的生活必需品和必要的生产工具

★ 12. 甲、乙、丙三人各自出资10万元、8万元、2万元组成个人合伙从事汽车零配件经营, 其

间因经营管理不善,对丁负债9万元,丙遂退出合伙,并拿出1万元由甲、乙代为偿还对丁债务。现在丁应如何追偿其债权?()

- A. 可以只向甲要求偿还9万元
- B. 可以分别向甲、乙、丙三人要求偿还4万元、3万元、2万元
- C. 只能要求丙偿还1万元,其余部分向甲、乙追偿
- D. 可以只向甲或只向乙要求偿还全部9万元,但不能要求丙单独偿还9万元

13. 甲、乙、丙和丁按照共同订立的协议,提供资金和厂房组成一家个人合伙,现有下列四种情况,正确的有:()

- A. 该合伙企业起了字号,在核准登记的字号中甲为合伙负责人,在民事诉讼中应当以甲为诉讼当事人,甲的诉讼行为对乙也发生法律效力
- B. 丙按照协议只提供技术性劳务,没有提供资金、实物,对于合伙经营的亏损额,他对外也应当承担连带责任
- C. 丁按照协议提供资金,并约定参与盈余分配,但不参与合伙经营,丁不能视为合伙人
- D. 该合伙组织在登记时,被工商行政管理部门错误地登记为集体所有制的企业,应当按个人合伙对待

三、不定项选择题

1. 甲的父亲乙与母亲丙于2000年3月离婚。甲与乙共同生活。乙因下岗一直未找到工作,生活困难,遂将甲送到弟弟丁处,由丁抚养,丁把甲当亲儿子,两人感情非常好。2002年10月后,丙起诉到法院要求抚养已年满9岁的甲。

(1) 甲的监护人为:()

- A. 乙
- B. 丙
- C. 丁
- D. 都不是

(2) 乙说丙常在外跳舞,通宵不回家,甲稍不听话,丙就狠揍甲。下列说法中正确的有:()

- A. 乙无权取消丙对孩子的监护人资格,因为她是孩子的生母
- B. 乙无权取消丙对孩子的监护人资格,因为取消对孩子的监护人资格应取得法院的同意
- C. 乙有权取消丙对孩子的监护人资格,因为她虐待孩子
- D. 乙有权取消丙对孩子的监护人资格,因为她对孩子有犯罪行为

(3) 设本题中乙、丙在一次爆炸中同时死亡,下列说法中正确的有:()

- A. 甲的监护人就是丁,因为丁是接受了乙的委托而履行监护职责的
- B. 甲的亲属可以协议确定监护人
- C. 甲的亲属不可以协议确定监护人

D. 如果甲的亲属担任监护人发生争议的应由有关组织指定

(4) 设甲在放学回家的路上与同学戊打架,把戊打成脑震荡,花治疗费3000元,则:()

- A. 该费用应由乙承担
- B. 该费用应由丙承担
- C. 该费用应由丁承担
- D. 该费用应由学校承担

2. 孙某因意外事故下落不明。孙某的妻子带着两个孩子艰难地生活着,日日期盼着孙某的归来。在等待了四年之后,见孙某已无生还希望,其妻便开始考虑再婚之事。为此,孙某之妻向人民法院申请宣告了孙某死亡,孙某的全部财产除了偿还其欠朋友的5万元之外,其余部分由孙某之妻和他的两个孩子以及孙某的父母依法继承。但就在孙妻准备再婚前一个月,孙某归来。请回答下列问题:

(1) 在此情形之下,谁有权申请撤销对孙某的死亡宣告?()

- A. 孙某的妻子
- B. 孙某的父母
- C. 孙某本人
- D. 孙某的姐姐

(2) 在孙某的死亡宣告被撤销后,如果孙某的妻子尚未再婚,则孙某与孙某之妻之间的婚姻关系如何?()

- A. 自孙某生还之日起自行恢复
- B. 自向婚姻登记机关重新登记之日起恢复
- C. 自人民法院撤销死亡宣告之日起恢复
- D. 是否恢复取决于两个人的意愿

(3) 撤销死亡宣告对孙某被撤销死亡宣告前的财产关系将会产生何种影响?()

- A. 没有溯及力
- B. 一切在孙某被宣告死亡后取得其财产的人都应当返还其财产
- C. 其继承人依继承法取得的财产经孙某请求应当返还,但已经偿还给其朋友的5万元欠款孙某无权要求其返还
- D. 应当返还的财产不仅包括原物,也包括孳息

四、案例分析题

★★ 1. 王甲(18周岁)与王乙(15周岁)结伴而行,路过村民王丙家门口时,发现王丙家门口卧着一条狗。王甲就对王乙说,这条狗好像没有动静,你弄一块石头打一下试试。王乙就捡了一块石头掷向那条狗。该狗立即扑向王乙,王甲、王乙赶紧逃跑,狗咬伤了刚好路过的同村村民王丁。王丁因躲避将路边王戊叫卖的凉皮摊位弄翻,造成损失100元。王丁因治伤支付医药费200元。

请回答以下问题:

- (1) 王丁的医药费由谁承担,为什么?
- (2) 王戊的损失由谁承担,为什么?

★★ 2. 赵晔是某中学学生，16岁。一天，在放学回家的路上，他看到商场正在进行有奖销售，每消费30元可领取奖券一张，最高奖金额为5000元，便买了一本价值为30元的图书，领到一张奖券。几天后，抽奖结果公布，赵晔所持奖券中了最高奖，非常高兴，便将中奖的消息告诉了母亲刘兰，母子二人马上去商场兑了奖，刘兰把这5000元钱放到家里的箱子中。

第二天，赵晔与刘兰发生争执，赵晔一气之下，便偷偷将箱子中的5000元钱拿出，到商场中购物消气，其见到商场中正在促销玉镯，便花了4800元买了一只玉镯。几天后，一直在炒股的刘兰因为购买股票，想用箱中的钱，却发现箱中的钱已不见，于是质问赵晔，赵晔在质问之下说出真相。但赵晔认为钱是自己中奖所得，自己有权决定想买什么就买什么。刘兰则认为赵晔还小，钱应当由自己和赵晔的父亲支配。于是马上拉着赵晔到商场，说赵晔购买玉镯未征得父母同意，要求退货。售货员说玉镯售出无法退货。

问：

(1) 赵晔购买图书的行为的法律效力如何？奖金究竟属谁所有？为什么？

(2) 赵晔购买玉镯的行为的法律效力如何？刘兰能否要求退货？为什么？

(3) 刘兰是否有权将此笔钱用于购买股票？请说明理由。

3. 赵飞是某公司职员。1995年6月因公出国，从此失去音讯，至2000年6月，下落不明已达5

年，公司准备申请人民法院宣告赵飞死亡，以便将其除名。赵飞的父母认为不能直接申请宣告赵飞死亡，而应该先申请宣告失踪，否则就不让申请。赵飞的妻子李悦不同意赵飞父母的看法，不经赵飞父母同意径直向人民法院申请宣告赵飞死亡。人民法院受理了赵飞妻子的申请，于2000年8月30日宣告赵飞死亡，其财产被分给李悦和赵飞的父母，李悦不久便嫁给本单位司机张某，不幸刚结婚两个多月，张某因酒后驾车导致车毁人亡。2001年12月，赵飞突然回家。原来他出差到国外，被人骗走财物，又得了一场大病，经不住别人怂恿，用随身携带的公款与人合伙做起了生意，不想头笔买卖就赔了，不敢回家，遂到边境地区流浪了5年，因思家心切，终于回来了，回家后得知一切，大吃一惊，要与李悦复婚，李悦不同意，后又要李悦和他父母归还他的财产，李悦和他父母也都不同意，赵飞不知道自己应该怎样做，遂来到律师事务所进行咨询。假设你是律师，对赵飞提出的下列问题应如何回答？

(1) 赵飞父母认为应该先申请宣告赵飞失踪，然后才能申请宣告死亡，有道理吗？

(2) 赵飞的妻子李悦不经赵飞父母允许，直接申请法院宣告赵飞死亡，对不对？法院宣告赵飞死亡的做法是否合法，为什么？

(3) 赵飞是否有权要求与李悦恢复夫妻关系？

(4) 赵飞是否有权要求李悦返还财产？是否有权要求其父母归还财产？