

2010年国家司法考试 法律法规 配套试题

2010 NIAN GUOJIA SIFA KAOSHI
FALÜ FAGUI PEITAO SHITI

中国政法大学出版社司法考试研究中心 编著

2010年国家司法考试 法律法规 配套试题

2010 NIAN GUOJIA SIFA KAOSHI
FALÜ FAGUI PEITAO SHITI

中国政法大学出版社司法考试研究中心 编著

D92/52
:2010
2010



中国政法大学出版社

2010·北京

图书在版编目 (CIP) 数据

2010 年国家司法考试法律法规汇编配套试题/中国政法大学出版社司法考试研究中心编著. - 北京: 中国政法大学出版社, 2010.4

ISBN 978 - 7 - 5620 - 3645 - 6

I. 2... II. 中... III. 法律 - 汇编 - 中国 - 法律工作者 - 资格考核 - 习题 IV. D920.9 - 44

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2010) 第 063627 号

书 名 2010 年国家司法考试法律法规配套试题

出版发行 中国政法大学出版社 (北京市海淀区西土城路 25 号)

北京 100088 信箱 8034 分箱 邮政编码 100088 fada.sf@sohu.com

<http://www.cuplpress.com> (网络实名: 中国政法大学出版社)

(010) 58908433 (考试图书编辑部) 58908325 (发行部) 58908334 (邮购部)

承 印 固安华明印刷厂

规 格 787 × 1092mm 1/16

印 数 29

字 数 810 千字

版 本 2010 年 4 月第 1 版 2010 年 4 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978 - 7 - 5620 - 3645 - 6/D · 3605

定 价 48.00 元

声 明 1. 版权所有, 侵权必究。

2. 如有缺页、倒装问题, 由本社发行部负责退换。

前言

FOREWORD

众所周知,对法条的考查历来是司考命题者关注的重点,而如何有效地理解掌握法条则是困扰诸多考生的难点。鉴于此,试题之于法条而言它的测试和考查功能不可小觑。真题已经为考生通过各种途径和方式了解并熟悉,但它本身的有限性及综合性又是考生复习时不可回避的问题。为最大限度的帮助考生消化法条内涵,我中心特约请长期活跃在司法考试培训辅导一线的名师亲自撰写本套《法律法规配套试题》,目的在于点法条之精髓,析法理之要义,从而使司考复习科学而高效的进行。

相较于其它同类书,本书具有难以复制的优点:

1. 以部门法为主线,命题直击重点法条之核心精髓,精益求精,具有极强的针对性,使考生作答如身临其境;
2. 试题编写沿袭历年真题之命题要点,且答案解析详尽具体,分析细致独到,为考生掌握法条独辟蹊径;
3. 本着为考生高度负责的态度,试题编写与答案解析均依托最新的法律法规,旨在使考生轻松突破法条。

作者的权威性和认真度保证了本书的编撰质量,相信本书必能使广大考生牢固掌握法条,一举攻克司考。考生若在本书的阅读与使用中发现了问题,请发送邮件至:fada.sf@sohu.com。欢迎来函!

预祝广大考生顺利通过司法考试!

编者

2010年4月

目 录

● 民法

- 中华人民共和国民法通则(试题)····· (1)
- 答案及解析 / 4
- 中华人民共和国侵权责任法(试题)····· (9)
- 答案及解析 / 10
- 中华人民共和国物权法(试题)····· (12)
- 答案及解析 / 20
- 中华人民共和国合同法(试题)····· (31)
- 答案及解析 / 38
- 中华人民共和国担保法(试题)····· (46)
- 答案及解析 / 47
- 中华人民共和国婚姻法(试题)····· (50)
- 答案及解析 / 50
- 中华人民共和国继承法(试题)····· (51)
- 答案及解析 / 51
- 中华人民共和国收养法(试题)····· (53)
- 答案及解析 / 53

● 商法

- 中华人民共和国公司法(试题)····· (54)
- 答案及解析 / 57
- 中华人民共和国合伙企业法(试题)····· (62)
- 答案及解析 / 64
- 中华人民共和国个人独资企业法(试题)····· (67)
- 答案及解析 / 68
- 中华人民共和国中外合资经营企业法(试题)····· (69)
- 答案及解析 / 69
- 中华人民共和国中外合作经营企业法(试题)····· (70)
- 答案及解析 / 70
- 中华人民共和国外资企业法(试题)····· (72)
- 答案及解析 / 72
- 中华人民共和国企业破产法(试题)····· (73)
- 答案及解析 / 74
- 中华人民共和国票据法(试题)····· (77)
- 答案及解析 / 78
- 中华人民共和国证券法(试题)····· (81)
- 答案及解析 / 83
- 中华人民共和国保险法(试题)····· (86)

答案及解析 / 89

● 知识产权法

- 中华人民共和国著作权法(试题)····· (93)
- 答案及解析 / 94
- 中华人民共和国商标法(试题)····· (96)
- 答案及解析 / 97
- 中华人民共和国专利法(试题)····· (99)
- 答案及解析 / 100

● 民事诉讼法

- 中华人民共和国民事诉讼法(试题)····· (104)
- 答案及解析 / 125

● 仲裁制度

- 中华人民共和国仲裁法(试题)····· (156)
- 答案及解析 / 158

● 刑法

- 中华人民共和国刑法(试题)····· (162)
- 答案及解析 / 187

● 刑事诉讼法

- 中华人民共和国刑事诉讼法(试题)····· (220)
- 答案及解析 / 244

● 行政法与行政诉讼法

- 中华人民共和国公务员法(试题)····· (273)
- 答案及解析 / 274
- 中华人民共和国行政许可法(试题)····· (278)
- 答案及解析 / 280
- 中华人民共和国行政处罚法(试题)····· (285)
- 答案及解析 / 286
- 中华人民共和国治安管理处罚法(试题)····· (288)
- 答案及解析 / 288
- 中华人民共和国行政复议法(试题)····· (290)
- 答案及解析 / 294
- 中华人民共和国行政诉讼法(试题)····· (299)
- 答案及解析 / 309
- 中华人民共和国国家赔偿法(试题)····· (323)
- 答案及解析 / 326

地方各级人民政府机构设置和编制 管理条例(试题)..... (331)	答案及解析 / 331
政府信息公开条例(试题)..... (333)	答案及解析 / 333
国务院行政机构设置和编制管理条例(试题) ... (335)	答案及解析 / 335
行政法规制定程序条例(试题)..... (337)	答案及解析 / 337
规章制定程序条例(试题)..... (339)	答案及解析 / 339
● 宪法	
中华人民共和国宪法(试题)..... (341)	答案及解析 / 342
中华人民共和国立法法(试题)..... (346)	答案及解析 / 347
中华人民共和国全国人民代表大会和地方 各级人民代表大会选举法(试题)..... (349)	答案及解析 / 350
中华人民共和国各级人民代表大会常务委 员会监督法(试题)..... (352)	答案及解析 / 352
中华人民共和国民族区域自治法(试题)..... (353)	答案及解析 / 353
中华人民共和国香港特别行政区基本法 (试题)..... (354)	答案及解析 / 354
中华人民共和国澳门特别行政区基本法 (试题)..... (356)	答案及解析 / 356
中华人民共和国村民委员会组织法(试题)..... (357)	答案及解析 / 357
中华人民共和国城市居民委员会组织法 (试题)..... (358)	答案及解析 / 358
● 经济法	
中华人民共和国反垄断法(试题)..... (359)	答案及解析 / 359
中华人民共和国反不正当竞争法(试题)..... (361)	答案及解析 / 362
中华人民共和国消费者权益保护法(试题)..... (364)	答案及解析 / 364
中华人民共和国产品质量法(试题)..... (366)	答案及解析 / 367
中华人民共和国食品安全法(试题)..... (369)	答案及解析 / 369
中华人民共和国商业银行法(试题)..... (371)	答案及解析 / 372
中华人民共和国银行业监督管理法(试题)..... (373)	答案及解析 / 373
中华人民共和国税收征收管理法(试题)..... (375)	答案及解析 / 375
中华人民共和国个人所得税法(试题)..... (378)	答案及解析 / 378
中华人民共和国企业所得税法(试题)..... (379)	答案及解析 / 379
中华人民共和国审计法(试题)..... (381)	答案及解析 / 381
中华人民共和国劳动合同法(试题)..... (382)	答案及解析 / 384
中华人民共和国劳动法(试题)..... (387)	答案及解析 / 387
中华人民共和国土地管理法(试题)..... (389)	答案及解析 / 389
中华人民共和国城市房地产管理法(试题)..... (391)	答案及解析 / 391
中华人民共和国环境保护法(试题)..... (393)	答案及解析 / 394
● 国际法(试题)..... (396)	答案及解析 / 398
● 国际私法(试题)..... (402)	答案及解析 / 414
● 国际经济法(试题)..... (428)	答案及解析 / 435
● 司法制度与法律职业道德	
中华人民共和国法官法(试题)..... (444)	答案及解析 / 445
中华人民共和国人民法院组织法(试题)..... (447)	答案及解析 / 447
中华人民共和国检察官法(试题)..... (448)	答案及解析 / 448
中华人民共和国人民检察院组织法(试题)..... (450)	答案及解析 / 450
中华人民共和国律师法(试题)..... (451)	答案及解析 / 452
中华人民共和国公证法(试题)..... (454)	答案及解析 / 454
法律援助条例(试题)..... (456)	答案及解析 / 456

中华人民共和国民法通则

2 试题

一、单项选择题

1. 甲、乙为兄弟,父母双亡,甲已参加工作,乙12岁,乙在父母死亡后暂居叔叔家。现在甲和叔叔都不愿监护乙,乙的监护人是:

- A. 甲
- B. 叔叔
- C. 甲或者叔叔
- D. 乙所在的村民委员会

2. 云南某公司在上海设立一家办事处。2007年7月,办事处主任甲在赶去一家业务单位签合同的途中,因违章不慎将过路人乙撞伤,花去医疗费4万元。该4万元应由谁承担?

- A. 由甲承担,因为他致人损害
- B. 由办事处承担,因为甲是办事处的负责人,即法定代表人,其行为视同办事处的行为
- C. 由办事处承担,因为办事处是独立的企业分支机构,具有独立的责任能力
- D. 由云南某公司承担,因为办事处是其分支机构,甲的行为视同公司的行为

3. 甲委托乙购买某型号山地车一辆,乙到商场后发现山地车脱销,担心甲急需使用,遂为之购买普通自行车一辆,甲拒收,乙诉至法院。下列选项中正确的是:

- A. 甲拒绝受领的行为合法,乙的行为属于越权代理
- B. 甲、乙之间无书面委托书,委托关系不成立
- C. 乙的行为属于有效行为,因为是为了甲的利益
- D. 甲不得拒绝受领,因为乙有代理权

4. 陈某向刘某借款10000元,双方未约定还款期限,2007年3月4日,刘某要求陈某在1个月内还款,但陈某直到6个月后才向刘某还了1000元,其余部分则继续拖欠。如果刘某要起诉陈某,诉讼时效应从何时开始?

- A. 2007年3月4日
- B. 2007年4月3日
- C. 刘某向陈某交付10000元时
- D. 陈某向刘某归还1000元时

5. 下列哪种事实会发生不当得利之债?

- A. 给付因赌博而欠的债务
- B. 向“第三者”给付生活费
- C. 债务人清偿诉讼时效已过的债务
- D. 在下大雨时,甲鱼塘的鱼跳到乙鱼塘

6. 甲走散饲养的马匹一只,6月1日为乙捡到。乙每日牵马到某旅游景点以骑马照相招揽游人,每日收入50元左右。9月1日,甲找上门来,乙返还马匹给甲,但对乙这3个月来的营利4500元,应如何处理?

- A. 全部返还给甲
- B. 全部由乙享有
- C. 全部予以收缴
- D. 扣除乙的劳务费,其余皆收缴

7. 甲因外出而委托乙全面照看其10岁的儿子丙。某日,丙将邻居一小孩打伤,花去医药费数百元。这一损失应由谁承担?

- A. 由甲承担,如果乙有过错,则乙负连带责任
- B. 由甲承担,如果甲无力承担,则由乙承担
- C. 由甲承担,因甲是丙的父亲,乙概不承担
- D. 由乙承担,甲负连带责任

8. 甲公司系国有企业,经上级主管部门决定,甲公司将其一部分资产和人员分出成立乙公司,未通知甲公司的债权人也未对债务分担作出安排,后甲公司上级主管部门又作出决定,将乙公司并入其另一下属国有企业丙公司。原甲公司的债务应由谁承担?

- A. 只能由甲公司承担
- B. 由甲公司和丙公司连带承担

C. 丙公司按乙公司资产占原甲公司资产的比例承担,其余部分由甲公司承担

D. 由甲公司、丙公司和其上级主管部门连带承担

9. 某宾馆夏季因使用空调而超额度用电,供电所遂以停电相威胁,要求宾馆每天为其员工以极低的价格供应午餐,于是,宾馆每天为供电所职员以四菜一汤的标准提供午饭,仅收费2元。双方的这一行为是:

A. 因胁迫而成立的民事行为

B. 显失公平的民事行为

C. 损害公共利益的民事行为

D. 乘人之危的民事行为

10. 甲向首饰店购买金戒指一枚,标签标明该戒指为“白金戒指”,买回后被人告知实是白银戒指。甲遂多次与首饰店交涉,历时一年零六个月,未果。现甲欲诉请法院撤销该买卖关系,其主张能否得到支持?

A. 不可以,已超过行使撤销权的一年除斥期间

B. 可以,首饰店主观上存在欺诈故意

C. 可以,未过两年诉讼时效

D. 可以,双方系因重大误解订立合同

11. 在下列何种情形中,乙构成不当得利?

A. 甲欠乙500元,丙在甲不知情的情况下自愿代为偿还

B. 甲大学新建校区,当地居民乙的房屋大幅升值

C. 甲以拾得的100元还了欠乙的债务

D. 甲雇人耕田,雇工误耕了乙的数亩待耕之田

12. 张某和孙某二人系邻居。某天张某出差,预计当天赶回,但遇到紧急情况需在外耽搁4天。张某有一宠物狗关在家中,无人照看。两天后小狗因饥饿而不停吠叫,孙某遂破窗而入,将小狗带到自己家中。其间,购买饲料花去100元,给小狗洗澡时被咬伤花去医疗费300元。后来张某与孙某就费用问题发生了争执。以下说法中正确的是:

A. 张某拒绝支付应付的费用时,孙某有权卖掉小狗,扣除应付费用后将余款返还给张某

B. 张某有权要求孙某赔偿窗户的损失

C. 孙某有权要求张某支付劳务报酬

D. 孙某有权要求张某支付医疗费和饲料费

二、多项选择题

13. 甲只有15周岁,但已是某重点大学学生,少年早熟,平时言语历练,对生活有自己的看法,偶尔在报刊杂志上发表文章,赚取一定的稿酬。下列关于甲的说法中,错误的有:

A. 甲视为完全民事行为能力人

B. 甲为限制民事行为能力人

C. 若甲侵害他人民事权益,则以其稿酬承担赔偿责任,不足部分再由监护人承担

D. 若甲侵害他人民事权益,则应由其监护人承担赔偿责任

14. 王某为甲公司董事长,法定代表人,李某为甲公司总经理,甲公司对下列的哪些行为应承担后果?

A. 王某以甲公司名义对外担保,经查,担保行为系王某私自所为

B. 李某以甲公司名义与乙公司订立食品批发合同,经查,甲公司的营业范围不包括食品批发

C. 李某以甲公司名义与丙公司订立淫秽光盘销售合同,经查,销售行为系李某私自所为

D. 王某以甲公司名义向丁公司投资,经查,投资行为系王某私自所为

15. 甲被派往驻外使馆工作,临行前在某商场买了一套价值3000元的西服,购买时并未发现质量问题。出国后,甲在第一次穿着时发现西服有一个破洞,因在外而无法与商场交涉,1年半后回国,到商场要求退货,商场以时间太长拒绝,甲遂到法院起诉。下列说法错误的有:

A. 甲要求权利时超过1年的除斥期间,故甲不能到法院起诉

B. 甲可以到法院起诉,但在法律上丧失了胜诉权

C. 我国关于产品质量问题的诉讼时效为2年,故甲未丧失胜诉权

D. 甲的行为未超过2年的诉讼时效期间,故在法律上并未丧失胜诉权

16. 周某(男)和吴某(女)均老年丧偶,考虑到与子女的关系问题,吴某搬到周某处居住,但

未结婚。周某考虑到自己去世之后,吴某无房居住,便留下遗嘱:自己的房子由吴某居住至死亡。后周某死亡,吴某的子女又搬来与吴某共同居住该套住房。周某的子女与吴某的子女发生纠纷。下列表述正确的有:

- A. 吴某对该套住房享有居住权
- B. 周某的子女对该套住房享有继承权
- C. 吴某的子女对该套住房享有居住权
- D. 周某的子女有权请求吴某及其子女搬出该住房

17. 欧阳一家侨居英国,但其在家乡的祖房不愿出售,于是托付邻居丁某代为照看。后丁某未经欧阳同意便将其房屋租给来本地经商的人居住,获得1年的预付租金1万元。丁某即用这笔钱投资建了一个快餐馆,1年时间盈利2万元,其中5千元为丁某的劳务管理费用成本。1年后欧阳返乡,发现这一情况,即要求丁某归还1年的租金收入1万元以及快餐馆盈利额的一半1万元,丁某只同意返还租金收入的一半5000元。据估算,房屋使用1年的折旧费为2000元。对此,下列说法不正确的有:

- A. 丁某仅需给付欧阳2000元的房屋折旧费
- B. 欧阳的要求合情合理,丁某应按其要求返还
- C. 丁某应返还欧阳1年的租金收入1万元和快餐馆的全部盈利额,仅扣除5千元的劳务管理费用
- D. 丁某应返还欧阳1年的租金收入1万元及其1年的利息,对其2万元的盈利额,应予以收缴

18. 甲年过三十未婚,暗恋同事乙。一日,甲在乙门外拾得一本相册,发现正是乙的影集,如获至宝,将其照片悬挂于室内鉴赏,并利用电脑合成技术,将自己的照片与乙的照片合成在一起,制作成画册,题名为“爱的宣言”,向朋友炫耀。甲的行为:

- A. 侵犯了乙的财产所有权
- B. 侵犯了乙的肖像权
- C. 侵犯了乙的名誉权
- D. 侵犯了乙的隐私权

19. 甲被人民法院宣告死亡半年后生还。法院根据本人申请撤销了死亡宣告。甲妻已另嫁,

曾取得遗产房屋一间;甲父、甲子也各分得遗产价值6000元、4000元。其中,甲父所得6000元中有一台彩电,已经以1500元卖给乙,甲子所得的3000元中有辆自行车,已被盗,价值200元。现甲请求返还财产。依照法律,下列表述中正确的有:

- A. 甲妻之一间房屋可不返还
- B. 乙购得的彩电,可不予返还
- C. 甲子之被盗自行车,可不予返还
- D. 甲子应就被盗自行车给予甲适当补偿

20. 下列情况应由法人承担责任的有:

- A. 某公司的班车司机在运送公司员工下班时不慎撞倒路边房屋
- B. 某公司业务员代表公司签订合同时有重大误解,后又提出撤销,给对方造成损失
- C. 某公司董事长开车下班时不慎与前车相撞,致二人受伤
- D. 某公司执行董事以欺诈手段签订合同,致对方重大损失

21. 甲商场委托业务员张某,以不高于每台价格2000元的标准购进1500台彩电。张某的妻子在乙家电厂工作。张某遂与乙家电厂协商签订了一买卖彩电的合同。合同约定,甲商场向乙家电厂购买2000台彩电,每台价格1900元,共计380万元。由于张某的妻子在此次买卖合同中所起的作用,乙家电厂给予张某每台彩电100元的回扣。则下列说法中,正确的有:

- A. 张某多采购了500台彩电,属于超越代理权,为无权代理,本部分合同无效
- B. 张某以1900元的价格购进彩电,给被代理人甲商场增加了利益,其代理行为不属于代理权的滥用
- C. 设若乙家电厂是张某的妻子开设的公司,则张某的行为构成自己代理
- D. 本案中,张某应该把20万元的回扣返还给甲商场

22. 甲出售一批奶牛给乙,双方约定,甲于2004年11月4日在其养牛场向乙交付奶牛,乙于1个月后向甲付款。1个月后,乙没有付款,而甲也忙于其他事务无暇顾及。2006年6月4日甲因车祸受伤成了植物人,因对由谁担任其监护

人发生争议,迟至2006年8月4日才确定了由丙担任甲之监护人。2007年2月13日丙清理甲的财产时,发现尚有乙的欠款没有追回,遂向乙主张权利,因乙认为该债务诉讼时效期间已过不愿偿还发生纠纷。对本案,下列表述正确的有:

- A. 甲对乙的付款请求权的诉讼时效期间从2004年11月4日起算
- B. 甲对乙的付款请求权的诉讼时效期间从2004年12月4日起算
- C. 甲对乙的付款请求权已过诉讼时效期间,不受保护
- D. 甲对乙的付款请求权未过诉讼时效期间,仍受保护

23. 2005年3月17日,甲某急需现金支付一笔合同货款,以免遭受高额的违约金,遂向乙某提出以年息30%的利率借款10万元,期限1年。乙某同意,双方就此立约。1年后甲因货物不畅销而无力还款,乙某诉至法院,甲某反诉订立借款协议系乙某乘人之危,显失公平(当时银行同类贷款利率为10%),要求撤销。关于本案,下列哪些说法正确?

- A. 借款协议系双方协商所签,利率是甲某主动提出的,不能认定乙某的行为是乘人之危

B. 30%的年利率为同类银行贷款利率的三倍,不属于显失公平

C. 如果甲某确实无力偿还,可判决其分期偿还

D. 甲某的诉讼时效应至2007年3月17日

24. 钱某的儿子从外地向其电汇1000元,邮电局在接收电汇时因电脑系统发生故障,将其登记为内容相同的两次电汇款,邮电局依据电脑的登记向钱某投递了两份各1000元的电汇单,钱某持两份电汇单从邮电局领取了2000元。后邮电局在结算时发现钱某多领取了1000元汇款,即要求钱某退还,但钱某以自己无过错拒绝退还。邮电局为了促使钱某还钱即中断了钱某住宅电话的信号,钱某向法院起诉邮电局要求恢复电话服务,邮电局也起诉钱某要求归还多付的1000元汇款。以下关于此纠纷的表述中正确的有:

- A. 钱某多领取1000元汇款构成不当得利
- B. 邮电局中断钱某的住宅电话信号属于自助行为
- C. 邮电局中断钱某住宅电话信号的行为构成违约,应承担违约责任
- D. 钱某应当向邮政局归还多领取的1000元汇款

二、答案及解析

一、单项选择题

1. 答案:A

解析:《民法通则》第16条规定:“未成年人的父母是未成年人的监护人。未成年人的父母已经死亡或者没有监护能力的,由下列人员中有监护能力的人担任监护人:(一)祖父母、外祖父母;(二)兄、姐;(三)关系密切的其他亲属、朋友愿意承担监护责任,经未成年人的父、母的所在单位或者未成年人住所地的居民委员会、村民委员会同意的。对担任监护人有争议的,由未成年人的父、母的所在单位或者未成年人住所地的居民委员会、村民委员会在近亲属中指定。对指定不服提起诉讼的,由人民法院裁决。没有第1款、第2款规定的监护人的,由未成年人的父、母的所在单位或者未成年人住所地的居民委员会、村民委

员会或者民政部门担任监护人。”本题中乙的监护人为其有监护能力的兄长甲。故A项当选。

2. 答案:D

解析:最高人民法院《关于贯彻执行〈中华人民共和国民法通则〉若干问题的意见(试行)》(以下简称《民通意见》)第58条规定:“企业法人的法定代表人和其他工作人员,以法人名义从事的经营活动,给他人造成经济损失的,企业法人应当承担民事责任。”《侵权责任法》第34条规定,用人单位的工作人员因执行工作任务造成他人损害的,由用人单位承担侵权责任。本题中办事处只是云南某公司的分支机构,并无独立责任能力,甲因公办事时给他人造成损害,应当由该公司承担损害赔偿赔偿责任。故D项当选。

3. 答案:A

解析:乙的行为属于超越代理权的行为,而超越代理权属于无权代理的一种,而无权代理的法律后果是被代理人有权拒绝接受无权代理的法律后果。故选项A正确,选项C、D错误。《民法通则》第65条规定,民事法律行为的委托代理,可以用书面形式也可以用口头形式,故B项错误。

4. 答案:D

解析:依据《民法通则》第140条,起诉、请求、承认导致诉讼时效的中断。其中承认的具体形式有:同意偿还、请求延期支付、提供新担保、支付利息或者租金等。在本题中,陈某向刘某归还1000元导致诉讼时效的中断,应当认定陈某向刘某归还1000元时为诉讼时效重新计算的时间。故D项当选。

5. 答案:D

解析:从我国的法律规定来看,赌博属于违法行为,因此,赌资应予以收缴,故选项A中的债务不属于不当得利,不得要求返还;选项B中的债务属于道德义务,不属于不当得利之债;选项C中的债务属于自然债务,根据《关于审理民事案件适用诉讼时效制度若干问题的规定》(以下简称《诉讼时效规定》)第22条:“诉讼时效期间届满,当事人一方向对方当事人作出同意履行义务的意思表示或者自愿履行义务后,又以诉讼时效期间届满为由进行抗辩的,人民法院不予支持。”因此不属于不当得利。只有D项中会发生不当得利之债,故D项当选。

6. 答案:D

解析:依《民通意见》第131条规定:“返还不当利益,应当包括原物和原物所生的孳息。利用不当得利所取得的其他利益,扣除劳务管理费用后,应当予以收缴。”本题中的4500元属于利用不当得利所取得的其他利益,根据本条规定,应在扣除乙的劳务费后,其余皆予收缴。故D项正确。

7. 答案:A

解析:《民通意见》第22条规定:“监护人可以将监护职责部分或者全部委托给他人。因被监护人的侵权行为需要承担民事责任的,应当由监护人承担,但另有约定的除外;被委托人确有过

错的,负连带责任。”本题中甲为丙的监护人,丙将邻居小孩打伤的赔偿责任应由甲承担,被委托人乙如果有过错,乙应对此负连带责任,故本题答案为A项。

8. 答案:B

解析:依据《民法通则》第44条第2款规定,企业法人分立、合并,它的权利和义务由变更后的法人享有和承担。本案中甲公司先是分立为甲公司和乙公司,而后乙公司并入丙公司,故原甲公司的债务应由分立后的甲公司与丙公司连带承担,故本题答案为B项。

9. 答案:A

解析:《民通意见》第69条规定:“以给公民及其亲友的生命健康、荣誉、名誉、财产等造成损失或者以给法人的荣誉、名誉、财产等造成损害为要挟,迫使对方作出违背真实的意思表示的,可以认定为胁迫行为。”胁迫行为的具体表现形式有三种:一是手段违法,目的违法。如甲找到乙,威胁说,给我50元钱,否则烧你家的房。二是手段违法,目的合法。三是手段合法,目的违法。如甲知道了乙的贪污行为,遂找到乙,以到检察院告发为要挟,要求乙给甲1万元钱。本题中的供电所的行为属于第三种类型的胁迫行为,故A项当选。

10. 答案:A

解析:本题涉及除斥期间的问题。欺诈为撤销民事法律关系的法定理由。该撤销权为形成权,受除斥期间的限制。依《诉讼时效规定》第7条及《合同法》第55条规定,具有撤销权的当事人自知道或者应当知道撤销事由之日起1年内没有行使撤销权的,撤销权消灭。本题中甲自知道撤销事由之后1年零6个月内,一直在与首饰店交涉,并未行使撤销权,已过1年除斥期间,撤销权消灭。故本题答案为A项。

11. 答案:D

解析:《民法通则》第92条规定:“没有合法根据,取得不当利益,造成他人损失的,应当将取得的不当利益返还受损失的人。”本题中,A项属于代为清偿问题,有明确法律依据。C项虽然为拾得,但不适用返还原物之诉,清偿债务也是有合法依据的。B项乙的房屋大幅升值并没有导致

他人受损失,属于市场因素所致,也不是不当得利。D项乙没有法律上的根据,取得田地耕种的利益,并致甲田地未耕的损失,属于不当得利。因此,本题的答案为D项。

12. 答案:D

解析:《民法通则》第93条规定,没有法定的或者约定的义务,为避免他人利益受损失进行管理或者服务的,有权要求受益人偿付由此而支付的必要费用。《民通意见》第132条规定,《民法通则》第93条规定的管理人或者服务人可以要求受益人偿付的必要费用,包括在管理或者服务活动中直接支出的费用,以及在该活动中受到的实际损失。本案中孙某为避免张某的宠物狗饿死,而对其进行饲养,并在饲养过程中被咬伤而花去医疗费,孙某有权要求张某支付医疗费和饲料费。因此D选项正确,而B、C错误。

根据《担保法解释》第109条:“债权人的债权已届清偿期,债权人对动产的占有与其债权的发生有牵连关系,债权人可以留置其所占有的动产。”此案中孙某无权直接卖掉小狗,故A项错误。

二、多项选择题

13. 答案:AD

解析:《民法通则》第11条第2款规定,16周岁以上不满18周岁的公民,以自己的劳动收入为主要生活来源的,视为完全民事行为能力人。本题中甲虽少年老成,但未满16周岁,不符合法定要求,不能视为完全民事行为能力人,而是限制民事行为能力人。故B项正确,A项错误。依据《侵权责任法》第32条第2款规定:“有财产的无民事行为能力人、限制民事行为能力人造成他人损害的,从本人财产中支付赔偿费用。不足部分,由监护人赔偿。”故C项正确,D项错误。本题为选非题,A、D当选。

14. 答案:ABCD

解析:《民法通则》第43条规定:“企业法人对它的法定代表人和其他工作人员的经营活动,承担民事责任。”结合《民通意见》第58条规定可知,本题中王某、李某即使是私自所为,但只要以甲公司名义进行的经营活动,甲公司仍需对此承担责任。故A、B、C、D四项全选。

15. 答案:ACD

解析:依《民法通则》第136条第(二)项规定,出售质量不合格的商品未声明的诉讼时效期间为1年。这与《产品质量法》规定的适用2年诉讼时效的情形是不一样的,《产品质量法》规定的2年的诉讼时效专门适用于因产品质量存在问题而导致其他财产或人身受到伤害的情形。而本题中只是产品本身存在质量问题,没有导致其他人身或财产损失,所以,仍然应当适用《民法通则》第136条规定的1年诉讼时效。此处的1年为诉讼时效而非除斥期间。诉讼时效期间经过的,胜诉权丧失,但起诉权不丧失,甲仍可以到法院起诉。故B项说法正确。A、C、D项说法错误,依题意,当选。

16. 答案:AB

解析:本题涉及居住权问题。居住权是指因居住而使用他人房屋的权利,一般居住权可因遗嘱取得,故吴某对该套住房享有居住权。周某的子女无权请求吴某搬出该套住房。且依据《民通意见》第119条第2款规定:“私有房屋在租赁期内,因买卖、赠与或者继承发生房屋产权转移的,原租赁合同对承租人和新房主继续有效。”但居住权具有人身性,不得转让于他人。因此吴某的子女对该套住房并不享有居住权,故周某的子女有权请求吴某的子女搬出该住房。周某的子女是周某的法定继承人,当然对该套住房享有继承权。故本题正确答案为A、B项。

17. 答案:ABCD

解析:《民法通则》第92条规定,没有合法根据,取得不当利益,造成他人损失的,应当将取得的不当利益返还受损失的人。《民通意见》第131条规定,返还的不当利益,应当包括原物和原物所生的孳息。利用不当得利所取得的其他利益,扣除劳务管理费用后,应当予以收缴。题目中丁某擅自出租欧阳的房屋,获得租金收入,构成不当得利。依据上述规定,丁某应当将其取得的不当利益返还给欧阳,这种返还的不当利益,应当包含其所收取的租金1万元以及孳息(也就是1万元的1年的利息)。此外,对于丁某利用不当得利所取得的其他利益——即投资建快餐馆的盈利,应扣除劳务管理费用后予以收缴,因此,根据题目中的情形,正确的处理是:丁某返还欧阳1

年的租金收入1万元及其1年的利息,对于利用2万元的不当得利所取得的其他利益,应在扣除劳务管理费用5000元后予以收缴。因此,A、B、C、D说法均不正确,依题意均入选。

18. 答案:AC

解析:相册属于民法上的物,拾得后不还属于侵犯财产权的行为,故A项正确。由于照片合成属于捏造事实,故只是侵犯名誉权,而非侵犯隐私权。此处有争议的在于是否侵犯肖像权,根据《民法通则》第100条的规定,侵犯肖像权应当以营利为目的。甲的行为不是以营利为目的,因此不属于侵犯肖像权的行为。故B项错误。本题A、C项当选。

19. 答案:BCD

解析:《民通意见》第40条规定:“被撤销死亡宣告的人请求返还财产,其原物已被第三人合法取得的,第三人可不予返还。但依继承法取得原物的公民或者组织,应当返还原物或者给予适当补偿。”故,甲妻继承的一间房屋应予返还,A项错误。乙购得的彩电不予返还,B项正确。甲子之被盗自行车因不能返还原物,可不予返还,但应给予适当补偿,故C、D项正确。

20. 答案:ABD

解析:《民通意见》第58条规定:“企业法人的法定代表人和其他工作人员,以法人名义从事的经营活动,给他人造成经济损失的,企业法人应当承担民事责任。”A、B、D项均属于企业法人的工作人员在以法人名义从事经营活动时给他人造成损失的情形,应由企业法人承担民事责任。C项中某公司董事长是在下班途中撞伤他人,不是在以法人名义从事经营活动时给他人造成损失,故不应由法人承担责任。本题答案为A、B、D项。

21. 答案:BD

解析:张某多购500台彩电已构成超越代理权的代理行为,该部分合同效力未定,依《民通意见》第66条规定,甲商场追认即可有效。A项错误。滥用代理权,是指代理人行使代理权时,违背代理权的设定宗旨和代理行为的基本准则,有损被代理人的利益的行为。张某以1900元价格购进彩电,并未损害商场利益,不构成滥用代理

权。B项正确。C项如乙家电厂是张某的妻子所在的公司,由于公司是独立主体,故不构成自己代理。C项不正确。另外,根据《反不正当竞争法》的规定,当事人双方从事买卖活动可以收取回扣,但回扣应入企业帐目,因此,本案中,张某应将20万元回扣返还给委托人甲商场。D项正确。

22. 答案:BC

解析:本案涉及诉讼时效期间的起算和诉讼时效中止的问题。本案中,甲出售一批奶牛给乙,双方约定,甲于2004年11月4日在其养牛场向乙交付奶牛,乙于1个月后向甲付款。甲享有的付款请求权为约定履行期限的债权请求权,其履行期限届满之日为2004年12月4日,根据《诉讼时效规定》第6条规定可知,其诉讼时效期间计算应从履行期限届满之日起计算,故为2004年的12月4日。B项正确。此外,2006年6月4日甲因车祸受伤成了植物人,因对由谁担任其监护人发生争议,迟至2006年8月4日才确定了由丙担任甲之监护人。这一事由构成《诉讼时效规定》第20条第(一)项规定的诉讼时效中止的情形。该障碍发生在诉讼时效进行的最后6个月内,故发生诉讼时效中止的效力,也就是说,从2006年6月4日至2006年8月4日这一诉讼时效进行中的期间不计算在诉讼时效期间之内。诉讼时效期间从2006年8月4日起继续计算。按照这一计算,权利人甲对付款义务人乙的请求权的诉讼时效期间至2007年2月3日届满,现甲的监护人丙代理甲于2007年2月13日主张权利,已超过诉讼时效期间,其请求权不受法律保护。故C项正确。

23. 答案:ABC

解析:根据《民通意见》第70条规定:“一方当事人乘对方处于危难之机,为牟取不正当利益,迫使对方作出不真实的意思表示,严重损害对方利益的,可以认定为乘人之危。”故A项正确。根据《合同法》第211条规定:“自然人之间的借款合同对支付利息没有约定或者约定不明确的,视为不支付利息。自然人之间的借款合同约定支付利息的,借款的利率不得违反国家有关限制借款利率的规定。”结合《关于人民法院审理借贷案件的若干意见》第6条规定:“民间借贷的利率可

以适当高于银行的利率,各地人民法院可根据本地区的实际情况具体掌握,但最高不得超过银行同类贷款利率的四倍(包含利率本数)。超出此限度的,超出部分的利息不予保护。”故 B 项正确。根据《民法通则》第 108 条的规定:“债务应当清偿。暂时无力偿还的,经债权人同意或人民法院裁决,可以由债务人分期偿还。有能力偿还拒不偿还的,由人民法院判决强制偿还。”故 C 项正确。根据《民法通则》第 135 条规定,诉讼时效期间为 2 年,某甲的诉讼时效应至 2008 年 3 月

17 日,D 项错误。

24. 答案:ACD

解析:自助行为必须是维护自己的权利所必要的,而且不得违反法定或约定的义务。邮电局的行为不属于自助行为且违反了电话服务合同,应承担违约责任。钱某因邮电局的错误支付获得不当利益,依《民法通则》第 92 条规定,构成不当得利,应当返还给邮电局。故 A、C、D 项正确, B 项错误。

中华人民共和国侵权责任法

二 试题

一、单项选择题

1. 张某与其同事何某不睦,在知悉何某最怕狗后,张某遂唆使 15 岁的未成年人刘某在何某经过时放狗追逐撕咬何某。何惊吓之下摔倒,致右臂骨折,则:

- A. 张某应单独赔偿何某的损失
- B. 张某、刘某应平均分担共同赔偿何某的损失
- C. 张某应承担侵权责任,刘某父母应承担相应的赔偿责任
- D. 应由张某、刘某的父母与何某共同分担何某的损失

2. 农民杜某雇佣张某赶车到粮管所给自己交售公粮,在途中由于颠簸,粮袋从车上坠下将路人齐某砸伤,因治疗齐某花去医疗费 1000 元,误工损失 1000 元。齐某的损失应由谁承担?

- A. 齐某自己承担
- B. 张某承担
- C. 张某和杜某各承担一半
- D. 杜某承担

3. 某电力公司管理的一台变压器位于路旁 20 米处,为防止他人接近,电力公司建筑围墙将变压器围起,仅留一道小门供检修人员出入,门上挂有“高压危险”的标志,平时用锁将小门锁住,钥匙由检修工林某持有。一日林某将钥匙丢失,只得撬开锁进入墙内检修,离开时将门关上并用铁丝将门栓住。次日,赵祥(11 岁)等四名儿童因好奇,扭断铁丝进入围墙内玩耍,赵祥不幸被电流击中受伤,经抢救后双臂截肢。下列关于此案的表述中错误的是:

- A. 电力公司应承担全部赔偿责任
- B. 赵祥致伤的损失应由电力公司承担大部分赔偿责任,小部分由赵祥的父母负担
- C. 电力公司承担赔偿责任后,可以向林某部分追偿
- D. 赵祥的监护人对损害有过错

4. 甲与同事丙路过一居民楼时,三楼乙家阳台上的花盆坠落,砸在甲的头上,致其脑震荡,共花费医疗费 1 万元。甲以乙为被告诉至法院要求赔偿,而乙否认甲受伤系自家花盆坠落所致。对这一争议事实,应由谁承担举证责任?

- A. 甲承担举证责任
- B. 甲、乙均应承担举证责任
- C. 乙承担举证责任
- D. 丙作为证人承担举证责任

5. 乙丙丁的共同侵权行为造成了甲 9000 元的财产损失。甲和乙、丙达成了协议,乙、丙各向甲付 2000 元后,甲不再向乙、丙追究责任。在此情况下,甲如何追索?

- A. 余下的 5000 元向乙丙丁请求承担连带赔偿责任
- B. 余下的 5000 元向乙丙的任何一人主张赔偿
- C. 余下的 5000 元可向丁请求赔偿
- D. 丁赔偿其应付的 3000 元

6. 某施工队承建某村张某家的三层楼房。某日,建筑队的钱某在砌砖时不慎将一砖掉落,将在附近玩耍的 10 岁的刘某砸伤,花去费用 2000 余元,刘某父母为此诉至法院。下列说法中,正确的是:

- A. 应由张某承担 2000 元的责任,因为张某是建房人
- B. 应由施工队承担 2000 元的责任,因为施工队是施工人
- C. 应由钱某承担 2000 元的责任,因为损害是钱某直接造成的
- D. 应由张某、施工队、钱某及刘某父母按各自的过错程度分担 2000 元的责任

二、多项选择题

7. 小新在向日葵小学读书,在一次体育课上自由活动时不慎从单杠上掉下来,将尾椎骨摔

伤,去医院治疗共花去 1000 元相关费用,关于赔偿责任承担的下列说法正确的有:

- A. 若小新年龄为 8 岁,向日葵小学能证明尽到教育、管理职责的,则不承担责任
- B. 若小新年龄为 8 岁,向日葵小学应承担侵权责任
- C. 若小新年龄为 11 岁,向日葵小学承担的是过错责任
- D. 若小新年龄为 11 岁,向日葵小学仅在未尽到教育、管理职责的情况下承担责任

8. 陈方从华易商场买了一瓶甲工厂生产的优酸乳,喝后中毒住院,共花住院费等 1500 元。经查该优酸乳由华易商场委托乙公司运输,时值夏日,乙公司在运输途中未采取冷藏措施,致其已发生一定程度的变质,运回后华易商场放在丙仓储公司,丙公司亦未采取冷藏储存,使优酸乳进一步变质。陈方可向何者请求赔偿?

- A. 华易商场
- B. 甲工厂
- C. 乙公司
- D. 丙公司

答案及解析

一、单项选择题

1. 答案:C

解析:《侵权责任法》第 9 条规定:“教唆、帮助他人实施侵权行为的,应当与行为人承担连带责任。教唆、帮助无民事行为能力人、限制民事行为能力人实施侵权行为的,应当承担侵权责任;该无民事行为能力人、限制民事行为能力人的监护人未尽到监护责任的,应当承担相应的责任。”本题中刘某为限制民事行为能力人,张某教唆其对何某实施侵权行为,依上述规定,C 项正确。

2. 答案:D

解析:根据《侵权责任法》第 35 条规定:“个人之间形成劳务关系,提供劳务一方因劳务造成他人损害的,由接受劳务一方承担侵权责任。提供劳务一方因劳务自己受到损害的,根据双方各自的过错承担相应的责任。”因此,D 项正确。

3. 答案:B

解析:《侵权责任法》第 73 条规定:“从事高空、高压、地下挖掘活动或者使用高速轨道运输工具造成他人损害的,经营者应当承担侵权责任,但能够证明损害是因受害人故意或者不可抗力造成的,不承担责任。被侵权人对损害的发生有过失的,可以减轻经营者的责任。”本题中赵某的监护人有过错,但不属于故意的过错,因此也不符合该条规定的减轻责任的事由,电力公司应承担全部赔偿责任。林某违反工作规程,对赵某的损害有过错,电力公司承担责任后可以向林某部分追偿,故本题 B 项符合题意,当选。

4. 答案:A

解析:《侵权责任法》第 85 条规定:“建筑物、构筑物或者其他设施及其搁置物、悬挂物发生脱落、坠落造成他人损害,所有人、管理人或者使用人不能证明自己没有过错的,应当承担侵权责任。所有人、管理人或者使用人赔偿后,有其他责任人的,有权向其他责任人追偿。”本题考查的是甲的伤害到底是不是由乙的花盆坠落导致的,该争议事实的举证,实质是关于乙的行为是否导致了甲的损害的举证,这是关于因果关系的举证,法律上的推定只是关于过错的推定,并不及于因果关系,因此,关于因果关系的举证,仍然适用谁主张、谁举证。故对于该争议事实要由原告方甲来证明,而对于花盆坠落是否有过错才由乙来举证。本题中,丙是证人,不承担举证责任,所以 D 项肯定错误,应选 A 项。

5. 答案:C

解析:本题涉及共同侵权的责任承担问题。《侵权责任法》第 8 条规定:“2 人以上共同实施侵权行为,造成他人损害的,应当承担连带责任。”甲的损失是由乙丙丁的共同侵权造成的,所以乙丙丁应当承担连带责任,甲既可以向乙、丙、丁三人中的任一人主张赔偿,也可以向三人中的任两人或者三人主张赔偿。本题中,对于由侵权形成的债权债务关系,甲与乙丙达成协议,则应当尊重甲与乙丙之间的约定,且不妨碍甲要求共同侵权人丁承担余下的赔偿责任。本题答案为 C 项。

6. 答案:B

解析:《侵权责任法》第 91 条规定:“在公共场所或者道路上挖坑、修缮安装地下设施等,没有

设置明显标志和采取安全措施造成他人损害的,施工人应当承担侵权责任。窨井等地下设施造成他人损害,管理人不能证明尽到管理职责的,应当承担侵权责任。”本题的核心是施工人责任问题,施工队和张某之间的关系是承揽合同关系,而不是劳务合同关系。钱某的行为不是个人行为,而是职务行为,其行为后果应当由施工队承担。本题答案为B项。

二、多项选择题

7. 答案:ACD

解析:若小新年龄为8岁,其为无民事行为能力人,依《侵权责任法》第38条规定:“无民事行为能力人在幼儿园、学校或者其他教育机构学习、生活期间受到人身损害的,幼儿园、学校或者其他教育机构应当承担赔偿责任,但能够证明尽到教育、管理职责的,不承担赔偿责任。”因此A项正确,B项错误。若小新年龄为11岁,其为限制民事行

为能力,依据《侵权责任法》第39条规定:“限制民事行为能力人在学校或者其他教育机构学习、生活期间受到人身损害,学校或者其他教育机构未尽到教育、管理职责的,应当承担赔偿责任。”因此C、D项正确。

8. 答案:AB

解析:《侵权责任法》第43条规定:“因产品存在缺陷造成损害的,被侵权人可以向产品的生产者请求赔偿,也可以向产品的销售者请求赔偿。产品缺陷由生产者造成的,销售者赔偿后,有权向生产者追偿。因销售者的过错使产品存在缺陷的,生产者赔偿后,有权向销售者追偿。”第44条规定:“因运输者、仓储者等第三人的过错使产品存在缺陷,造成他人损害的,产品的生产者、销售者赔偿后,有权向第三人追偿。”故陈方可向优酸乳生产者甲工厂和销售者华易商场请求赔偿,A、B项正确。