

2006年度
国家司法考试
(新航向系列)

06
4

国家司法考试 最后冲刺模拟试题

试卷三(B)民商事法律制度

北京万国学校一线授课老师/编写
骆勇 李建伟 袁登明 郑其斌/审定

人民法院出版社

试 卷 三

(B 卷试题)

(提示：本试卷为计算机阅读试卷，请将所选答案填涂在答题卡上，勿在卷面上直接作答。)

一、单项选择题，每题所给选项中只有一个正确答案。本部分 1~50 题，每题 1 分，共 50 分。

1. 甲是乙公司的长期客户，于农历春节前，收到乙公司所寄 5 瓶装茅台礼盒一份。甲以为是春节馈赠，取出 2 瓶与友人共饮后，接到乙的来函，称该礼盒为丙的订货，误送甲处，要求甲付款或者退货。甲拒绝退货或者付款，并又开启 1 瓶，剩下两瓶被小偷偷走，当事人间法律关系如何？()

- A. 甲应返还 5 瓶酒的相应价款
- B. 甲应返还 3 瓶酒的价款
- C. 甲应返还 1 瓶酒的价款
- D. 甲不须返还

2. A 市建行委托其办公室主任甲到超市购买办公用品，此时超市正在搞有奖销售，甲采购完以后，得到两张奖券，甲将采购的办公用品交给了单位，但奖券未交。后商场抽奖，甲所持的奖券中有一张中了二等奖，可得冰箱一台，这台冰箱应：()

- A. 归 A 市建行所有
- B. 归 A 市建行所有，但应当给甲适当补偿
- C. 归甲所有
- D. 归 A 市建行和甲共有

3. 下列关于宣告死亡的说法正确的有：()

A. 甲于 1996 年 11 月 10 日在一次登山中遇雪崩下落不明，法院根据其妻子的申请于 1998 年 12 月 10 日宣告甲死亡

B. 乙失踪后，其父母要求宣告乙死亡，乙妻子不同意，只要求宣告乙失踪，法院宣告乙失踪

C. 丙被宣告死亡后，开车将乙撞伤，由于丙已经丧失主体资格，不必承担责任

D. 丁被宣告死亡之后，其独子戊被人收养，其妻子改嫁，5 年后丁出现，但在一次交

通事故中死亡，丁无其他亲人，其所遗留的 10 万元存款应当由戊继承

4. 老王与老伴生有儿子王一、王二，二人都已成家另过。王一有一女儿，王二有两个儿子。1999 年王二因车祸去世，老王因经不住失去儿子的打击，一病不起，不久也去世。老王死后留下房屋数间，存款数万元及名人字画若干。老王生前留有书面遗嘱，将字画及房屋留给王一，其余财产未作处理。而在分配遗产的过程中，王二又遇车祸而死。下列说法正确的是：()

- A. 王二因比老王早去世，不能继承老王的遗产
- B. 虽然王二遇车祸而死，但仍能与其母亲平分老王未作处分的财产
- C. 王一的女儿可行使王一的遗产继承权，但房屋字画除外
- D. 王二的两个儿子不可以继承王二有权继承的遗产份额

5. 2004 年 1 月，李某妻子刘某到某商场买了两瓶熏鱼罐头，2005 年 2 月，李某见未过保质期，便打开罐头，发现微微有些异味，也未在意。李某与刘某食用后呕吐不止，邻居将其送至医院抢救，才脱离危险。2005 年 3 月，经医院化验表明，李某、刘某是食用了变质的罐头而引起食物中毒。李某、刘某二人共花去医疗费 2000 元，交通费 150 元，陪床费 200 元。经技术鉴定查明，该罐头由于添加防腐剂过量而致熏鱼变质产生毒性。2005 年 4 月，李、刘二人向法院起诉。商场认为责任应由生产厂家承担，但又不能指明该熏鱼罐头具体生产厂家，也未能说明是否是其他供货商提供的。商场是否应承担责任？()

- A. 不应当承担责任，因为致损的瑕疵并非商场的过错而生
- B. 不应当承担责任，因为产品缺陷致损要求赔偿的时效期间为一年，本案中原告诉诉时已过时效期间
- C. 不应当承担责任，因为进货时商场尽了检验义务，但不能检查出这种隐蔽瑕疵
- D. 应当承担责任，因产品存在缺陷造成人身、他人财产损害的，受害人可以向产品的生产者要求赔偿，也可以向产品的销售者要求赔偿。

6. 某甲将房屋租与乙使用，租用期间乙在阳台的廊檐上摆放数只花盆。一日大风，一只花盆坠下楼去，砸伤小孩丙，花去医疗费 1000 元。该笔医疗费应由谁承担？()

- A. 甲承担
- B. 乙承担
- C. 乙与小孩的监护人共同承担
- D. 甲、乙共同承担

7. 甲公司因兼并乙公司，负有向丙公司付款 20 万元之义务；而此时依据甲丙公司之间的合同，丙公司必须向甲公司提供总价值 20 万元的彩电 100 台。现甲公司想抵销这一债务，则：()

- A. 经与乙公司协商一致后方可抵销
- B. 可单方通知丙公司使债务抵销

C. 自向乙公司发出抵销通知时, 该笔债务抵销

D. 自与丙公司就抵销问题达成协议后, 该合同权利义务终止, 当事人间不再负任何权利义务

8. 牛某和曲某关系不错, 两人经常互有走动。一日牛某又去曲某家做客, 因为突然有事而急忙离去, 却不慎将手机遗忘在曲某家。曲某发现后没有通知牛某, 而是自用, 一周后该手机被小偷偷走, 后来牛某得知此事, 要求曲某返还手机。曲某称自己是替牛某保管手机, 不愿意赔偿。以下说法正确的是: ()

A. 牛某无权要求赔偿, 因为曲某是无因管理

B. 牛某无权要求赔偿, 因为曲某是善意占有人

C. 牛某有权要求赔偿, 赔偿的数额为手机的价值减去曲某的保管费用

D. 牛某有权要求赔偿, 因为曲某是恶意占有人

9. 甲大型商场与乙航空公司订立合同: 由乙航空公司将 500 辆汽车一次性运到甲商场所在地。由于乙航空公司的飞机临时有其他任务, 无法一次运完, 遂和甲商场协商, 分两次运输, 多余的费用由甲商场和乙航空公司分别承担, 遭到甲商场的拒绝。后来经过乙航空公司的调查, 甲商场在汽车运到之后, 并没有马上出售, 而是先用于展出。据此, 下列说法中, 正确的有: ()

A. 甲商场可以拒绝乙公司的要求, 因为这是合同的约定

B. 甲商场无权拒绝乙公司的要求, 因为分期履行对其没有利益损害

C. 如果乙航空公司承担分期履行的多余费用, 则甲商场不能拒绝

D. 即使乙航空公司承担分期履行的多余费用, 甲商场也可以拒绝

10. 甲、乙于 2003 年 5 月 4 日签订一借款合同, 丙作为担保方在借款合同上签字。合同约定乙的还款日期为 2003 年 10 月 30 日, 到期未还由丙对借款本金 500 万元承担连带责任。2003 年 8 月, 甲、乙双方经协商将还款期延至 2003 年 12 月 31 日, 并通知了丙, 丙对此不置可否。2004 年 2 月 1 日, 甲因乙未按期还款向丙要求偿还借款本息。根据案情, 下列哪种表述正确? ()

A. 由于丙对延期还款未置可否, 故丙不再承担保证责任

B. 甲向丙主张权利的保证期间止于 2004 年 4 月 30 日

C. 就保证范围而言, 丙对本余的利息、滞纳金不承担保证责任

D. 根据合同约定的保证条款, 丙对甲不享有抗辩权

11. 甲开发商曾分别向乙、丙、丁各借款 300 万元、50 万元及 150 万元并以其市价约 500 万元的商品房分别为乙、丙、丁设置三个抵押权, 均办理登记。但乙最先, 丙次之, 丁最后。其后乙与甲开发商合并。不久, 甲因未对丁清偿债务, 丁申请行使抵押权, 扣除税收各项费用之后, 共拍得 350 万元。问本案中乙、丙、丁的抵押权如何实现? ()

A. 乙 150 万元, 丙 50 万元, 丁 150 万元

- B. 乙 210 万元, 丙 35 万元, 丁 105 万元
- C. 乙 300 万元, 丙 50 万元, 丁不受偿
- D. 乙 300 万元, 丙 12.5 万元, 丁 37.5 万元

12. 某个体工商户李某与某企业签订合同, 由李某承做 50 套办公桌椅, 2000 年 4 月底发货给某企业。由于李某施工地点狭小, 故李某与某仓储保管单位又签订合同, 由某仓储保管单位保管李某已做好的桌椅, 并于 4 月底一次将 50 套桌椅由保管方负责发往某企业。然而 4 月底已过, 某保管单位仍未将桌椅发出, 在李某的催促下, 其保管单位将桌椅发出, 但又错发了到货地点。下列表述正确的有: ()

- A. 李某有权要求保管单位赔偿逾期交货而遭受的损失
- B. 某企业有权要求保管单位赔偿逾期交货的损失
- C. 某企业有权要求李某和保管单位承担连带责任
- D. 李某有权要求保管单位将 50 套桌椅运到某企业, 但多支付的费用应由李某承担

13. 个体运输户王某驾驶摩托车在公路上正常行驶。突然, 车轮将一块小石子碾压弹出, 刚好击中路旁行人张某头部, 张某受伤, 后花掉医药费 400 元。对此的正确表述是: ()

- A. 对张某所受损失应由王某承担, 不足部分由张某自行承担
- B. 对张某所受损失应由王某全部承担
- C. 对张某所受损失应由张某自己承担
- D. 对张某所受损失应由王某和张某共同承担

14. A 地所有人甲, 于乙所有的土地 B 地设定通行地役权, 并进行登记, 后甲将 A 地卖给丙。请问以下哪项说法是正确的: ()

- A. 在办理相关登记前, 甲乙之间关于地役权的约定无效
- B. 在办理相关登记前, 甲乙之间关于地役权的约定有效, 且能对抗第三人
- C. 甲出卖土地之后, 仍可享有地役权
- D. 甲出卖土地之后, 地役权只能由丙享有

15. 1981 年 1 月 1 日晚, 张某被人袭击打成重伤。经过长时间的访查, 于 1999 年 6 月 30 日张某掌握确凿的证据证明将其打伤的人是李某。这时张某要得到法律保护, 最迟应当在何时向李某提出赔偿请求? ()

- A. 1982 年 1 月 1 日
- B. 2000 年 6 月 30 日
- C. 2001 年 1 月 1 日
- D. 2001 年 6 月 30 日

16. 甲公司欠乙公司的货款已逾 3 年, 丙又擅自为乙公司提供保证担保。后因甲公司主张对乙公司的债务已过诉讼时效, 人民法院驳回乙公司对甲公司的诉讼。乙公司又向人民法

院主张对丙的保证之债。对此，下列说法正确的是：（ ）

- A. 甲公司对乙公司的主债务无效，从而丙对乙公司的保证之债也无效
- B. 甲公司对乙公司的主债务已过诉讼时效，丙的保证之债也成为自然之债
- C. 丙应对乙公司的债权承担保证责任
- D. 丙对乙公司的债权承担保证责任后，享有对甲公司的追偿权

17. 关于法定代表人的表述哪个是正确的？（ ）

- A. 法定代表人的代表权源于法律和章程，法定代表人履行职务的行为是法人的行为
- B. 法定代表人与法人之间是代理关系
- C. 法定代表人的代表职权来自于法人的授权
- D. 公司作出的撤销法定代表人的决定自登记公告之日起生效

18. 甲委托乙购买一批货物，乙表示不收取报酬。下列表述哪项是不正确的？

- A. 乙有权请求甲偿还为处理委托事务所支付的必要费用和利息
- B. 乙经甲同意，转委托第三人处理委托事务的，乙仅就第三人的选任及其对第三人的指示承担责任

- C. 乙丙过错给甲造成损失，甲都可以要求赔偿损失
- D. 甲乙可以随时解除双方之间的委托合同关系

19. 甲有一部汽车，赠与其友人乙，未附任何条件。乙接受赠与后，非常高兴，开着汽车沿路兜风。但在行使过程中，因汽车故障致该车与另一车相撞，损失6万元。乙要求甲赔偿损失，甲拒绝赔偿。后经查明，该汽车确有故障，但甲因事务繁忙，忘记告诉乙此故障。试问甲是否应当承担乙的损失？（ ）

A. 赠与为无偿合同，甲未告诉乙汽车有故障，虽有过失，但不存在故意，不应当承担损害赔偿赔偿责任

B. 甲未告诉乙汽车有故障，致乙驾车与另一车相撞，有过失，应当承担全部损害赔偿责任

C. 甲未告诉乙汽车有故障，致乙驾车与另一车相撞，有过失，应当承担适当的赔偿责任

D. 甲未告诉乙汽车有故障，致乙驾车与另一车相撞，有过失，应当承担公平责任

20. 甲公司在生产过程中有一技术难题始终无法解决，遂向乙公司提供材料，希望乙公司能提出评估意见，如果评估的结果表明这一难题是无法逾越的，甲将放弃这个计划，继而开发别的市场。乙经过科学的分析得出结论，此问题在目前将无法解决，甲应该放弃自己原来的市场计划。甲经过比较，采取了乙的意见，但是，一个月以后丙公司却将这个技术难题解决，甲由于采用较高成本的原料遭受较大损失，且从乙公布的资料中表明，甲的实验数据已经非常接近，只要再坚持一周左右就可完成。甲要求乙赔偿，问应该如何处理？（ ）

- A. 甲乙分担损失
- B. 乙承担损失

- C. 甲自己承担损失
- D. 丙承担损失

21. 2004年4月5日, 甲公司从乙公司购进一批货物。货到甲公司后, 甲公司将乙公司交付的商品的注册商标全部更换成甲公司的一个销售商标, 然后将这批货物投入市场。甲公司的这种品牌迅速赢得了市场。半年后, 乙公司发现甲公司销售的这种商品正是从自己手中购买的, 乙公司遂向甲公司提出赔偿60万元的请求, 甲公司拒绝赔偿。乙公司无奈之下将甲公司告到法院。下列说法哪项是正确的? ()

- A. 甲公司并未使用乙公司的注册商标, 没有侵犯乙公司的商标权
- B. 只要甲公司的行为给乙公司造成了损失, 乙公司提出的赔偿数额就应得到支持
- C. 甲公司的行为侵犯了乙公司的注册商标专用权, 应赔偿给乙公司造成的损害
- D. 如果甲公司因侵权所得的利益和乙公司因此所受的损失难以确定, 则法院应支持乙公司提出的赔偿数额

22. 王某从某字画店买得一幅油画作品的原稿, 上面没有署名。王某觉得这幅油画哪个地方美中不足, 又不知到底问题在哪里, 于是王某授权在某美术学院任教的秦某对画进行修改。经秦某稍作修改后, 王某觉得这幅画已基本无可挑剔。算得上是画中的精品了。王某遂将这幅油画拿到某书画展览会参展, 并在画上署上了自己的姓名。一日, 某书画家方某在展览会上看到了这幅画, 发现这是他还未完成的草稿, 于是找到王某主张著作权。双方就著作权的归属发生争议。下列表述不正确的是哪一项? ()

- A. 在画的作者身份确定之前, 王某拥有该画的著作权, 并可以依法行使著作人身权和财产权
- B. 王某授权秦某对画进行修改和拿画参加展览都是合法行使权利的行为
- C. 在画的作者身份确定之前, 王某可以对该画进行发表和复制
- D. 该油画的作者确定为方某后, 画的著作权归方某, 王某只拥有该幅油画的所有权

23. 甲乙二人1996年结婚。婚后, 甲与他人共同经营合伙企业, 乙在家照料家务, 同时帮甲处理一些生意上的事。2005年2月因感情不合, 乙诉至法院要求离婚, 对于在合伙企业中的份额, 甲同意将一部分转让给乙, 下列说法不正确的是: ()

- A. 如果其他合伙人一致同意的, 乙依法取得合伙人地位
- B. 如果其他合伙人不同意转让并在同等条件下行使优先受让权的, 甲乙可以对转让所得的财产进行分割
- C. 如果其他合伙人不同意转让, 也不行使优先受让权, 但同意该合伙人退伙或者退还部分财产份额的, 甲乙可以对退还的财产进行分割
- D. 如果其他合伙人既不同意转让, 也不行使优先受让权, 又不同意该合伙人退伙或者退还部分财产份额的, 甲乙不能分割在合伙企业的份额

24. 王某是甲有限责任公司的董事, 该公司主要经营汽车销售业务。任职期间, 王某代

理乙公司从外地采购 5 辆汽车并将其销售给丙公司。甲公司得知这一情况后提出异议。本案应如何处理? ()

A. 王某的行为是自己工作时间以外的行为, 与甲公司无关

B. 王某违反竞业禁止义务, 其代理乙公司与丙公司签订的销售合同无效, 采购的汽车甲公司享有优先购买权

C. 王某违反竞业禁止义务, 但这并不影响其代理乙公司与丙公司签订的销售合同的效力, 因该销售行为所获得的收益应当归甲公司所有

D. 王某违反竞业禁止义务, 但这并不影响其代理乙公司与丙公司签订的销售合同的效力。可是, 甲虽然可以获得因该销售行为所获得的收益, 却存在被甲公司解聘的可能性

25. 关于股份有限公司股东大会、董事会决议的无效和撤销, 下列说法中不正确的是: ()

A. 公司股东大会、董事会的决议内容违反法律、行政法规的无效

B. 公司股东大会、董事会的决议内容违反公司章程的无效

C. 股东大会、董事会的会议召集程序、表决方式违反法律、行政法规的, 股东可以自决议作出之日起 60 日内, 请求人民法院撤销

D. 股东提起对股东大会、董事会决议撤销之诉的, 人民法院可以应公司的请求, 要求股东提供相应担保

26. 下列关于有限责任公司注册资本的说法正确的有: ()

A. 有限责任公司的注册资本为在公司登记机关登记的全体股东实缴的出资额

B. 有限责任公司全体股东的首次出资额不得低于注册资本的 20%, 也不得低于法定的注册资本最低限额, 其余部分由股东自公司成立之日起两年内缴足。其中, 投资公司可以在五年内缴足

C. 有限责任公司注册资本的最低限额为人民币 5 万元, 一人有限责任公司的注册资本最低限额为人民币 10 万元

D. 以生产经营为主的有限责任公司的注册资本不得少于人民币 50 万元

27. 甲股份有限公司为股票在上海证券交易所上市交易的公司, 其资产总额为 8 亿元, 2006 年 1 月, 甲公司以本公司资产为乙公司向银行贷款提供担保, 担保金额为 2.5 亿元, 则该事项应当: ()

A. 由董事会作出决议, 并经全体董事的过半数通过

B. 由董事会作出决议, 并经全体董事的 2/3 以上通过

C. 由股东大会作出决议, 并经出席会议的股东所持表决权的过半数通过

D. 由股东大会作出决议, 并经出席会议的股东所持表决权的 2/3 以上通过

28. 甲、乙、丙三人共同出资 10 万元设立“蓝星科技开发有限责任公司”, 其中甲、乙各出资 3 万元, 丙出资 4 万元。公司成立后召开了第一次股东会。有关这次股东会的情况,

符合我国《公司法》规定的是：()

- A. 会议由甲召集和主持
- B. 会议决定公司不设董事会，由甲担任执行董事，任期 3 年
- C. 会议决定公司设监事一名，由丙担任，任期 6 年
- D. 会议决定投资 7 万元与他人共同设立一合伙企业

29. 李某欲加入由张某和罗某所成立的合伙企业。以下的各项要求中，哪些不是李某入伙时依法必须满足的？()

- A. 张某和罗某一致同意，并与李某签订了书面的人伙协议
- B. 张某和罗某向李某告知合伙企业的经营状况和财务状况
- C. 李某应向张某和罗某说明自己的个人负债情况
- D. 李某应当停止其已经从事的与该合伙企业竞争的业务活动

30. 2001 年 9 月，德国甲公司与宁波乙公司订立合营企业合同，约定甲公司以资金、机器设备和专有技术合计人民币 600 万元出资，乙公司以场地使用权、厂房合计 200 万元出资，在上海设立一家合营企业。2004 年 9 月，乙公司以设立合营企业当年场地使用权作价过低为由，提出修改合同提高场地使用费，以此提高自己的出资比例并使合营企业注册资本增加。对此，甲公司提出下列主张，其说法正确的是：()

- A. 该场地使用费没有低于同类场地使用权的价格，再调高使用费是没有根据的
- B. 需要调整场地使用费，也必须在执行合营企业合同 5 年以后
- C. 合营企业合同约定的合营期间为 10 年，在该期限内乙公司不能变动场地使用费
- D. 即使因经济发展、供需状况和环境条件等发生变化需要调整，最多也不能超过三次

31. 下列有关汇票出票人的说法中正确的有：()

- A. 汇票出票人是票据债务人之一，他和其他票据债务人一样、对持票人承担连带责任
- B. 汇票出票人的出票行为完成后，就表示他承担了票据的承兑、付款义务，他始终是票据的第一债务人

C. 汇票的出票人如和其后手之一存在票据法上的抗辩事由的，则可以对抗持票人的权利

D. 汇票的出票人是持票人时，汇票的其他债务人仍应在汇票遭到拒绝付款后对出票人所持汇票权利承担连带责任

32. 中国甲公司进口一批日产空调，合同规定以信用证支付。甲公司开出的信用证规定装船期限为 1996 年 7 月 10 日至 7 月 20 日，由承运人所属的“SALA”号货轮承运上述货物。“SALA”号在装货港外锚地因遇大风走锚与另外一艘在锚地待泊的油轮相撞，使“SALA”号不能如期装货。“SALA”号最后于 8 月 15 日完成装货，船长在接受了托运人出具的保函的情况下签发了与信用证一致的提单，并办理了结汇。由于船舶延迟到港错过了空调的销售季节，给甲公司造成了很大损失。甲公司为此向承运人提出了索赔要求，下列关于

承运人责任的选项哪个是正确的? ()

- A. 延迟装货是因为不可抗力, 因此承运人对延迟不负责任
- B. 承运人的行为是倒签提单, 承运人应对此承担责任
- C. 承运人倒签提单是应托运人的要求, 因此不应承担任何责任
- D. 承运人的行为是预借提单, 承运人应对此承担责任

33. 丰收粮行是一家个人独资企业, 投资人为杨雨, 其聘请了其朋友杜琨为其经营管理该企业, 杜琨未经杨雨的同意, 可以从事的行为有: ()

- A. 杨雨在聘用杜琨的合同中约定, 杜琨订立标的额在 10 万元以上的合同时要经杨雨的同意, 杜琨与善意第三人孙宾订立了标的额为 20 万元的合同
- B. 未经杨雨同意, 同丰收粮行订立一份标的额为 30 万元的合同
- C. 杜琨将自己的一辆车卖给本企业
- D. 杜琨用企业的财产为他人提供担保, 未经杨雨同意

34. 王某向赵某借得一笔钱, 以自己所有的未到期汇票一张质押, 赵某拿到汇票后, 因王某不按时还款, 遂将该汇票背书转让给刘某。王某为此提起诉讼。则赵某行为有效与否? ()

- A. 有效。赵某是在行使自己的质押权
- B. 有效。赵某拥有汇票系合法所有
- C. 无效。赵某不能以质押汇票背书转让
- D. 无效。赵某并不拥有该汇票的所有权

35. 周某在一起交通事故中受伤, 想对肇事司机提起诉讼, 就可能涉及到的鉴定问题, 周某咨询了王律师, 下列王律师有关鉴定的说法, 不正确的是: ()

- A. 当事人申请鉴定, 应当在举证期限内提出
- B. 当事人申请鉴定经人民法院同意后, 由双方当事人协商确定有鉴定资格的鉴定机构、鉴定人员, 协商不成的, 由人民法院指定
- C. 当事人申请重新鉴定, 不受举证期限的限制
- D. 一方当事人自行委托有关部门作出的鉴定结论, 人民法院不予采纳

36. 在徐某诉宫某的人身侵权损害赔偿诉讼中, 宫某的父亲提出宫某是精神病患者, 向法院申请宣告宫某为无民事行为能力人, 本案应如何处理? ()

- A. 裁定中止徐某诉宫某的诉讼, 由受诉人民法院按照特别程序立案审理
- B. 裁定终结徐某诉宫某的诉讼
- C. 延期审理
- D. 决定中止徐某诉宫某的诉讼, 由受诉人民法院按照特别程序立案审理

37. 甲、乙、丙三人筹资 6 万元合伙成立白云奶站, 推选甲为站长, 并依法领取营业执照, 后白云奶站因牛奶质量问题与 80 家订奶户发生争议, 这 80 家订奶户集体对白云奶站提

起诉讼，下列说法正确的是：（ ）

- A. 以甲、乙、丙三人为共同被告
- B. 以白云奶站为被告
- C. 以甲、乙、丙三人和白云奶站为共同被告
- D. 以甲、乙、丙三人中任意一人为被告

38. 林某与姚某因合伙协议纠纷诉至法院，法院按简易程序受理，该法院没有就送达事项向当事人作任何告知。送达诉讼文书时，送达人员按姚某提供的送达地址送达时，周围邻居告诉送达人员这里根本没有姚某这个人，送达人当场在送达回证上记明情况，并认为记明情况之日视为送达之日，该送达行为：（ ）

- A. 合法，否则无法体现简易程序的简便性
- B. 合法，当事人应为自己不提供准确送达地址的行为承担责任
- C. 不合法，法院应告知当事人不提供准确送达地址的后果
- D. 不合法，简易程序不允许采用直接送达方式

39. 甲乙之间有一房屋租赁合同，乙未按合同约定交付租金已有半年时间，甲遂向法院起诉要求乙交纳租金。出租人因长期不维修出租房屋，致使承租人财产遭受重大损失，乙提供了因甲不维修出租房屋而使其受损的证据。此证据在证据法理论上不属于：（ ）

- A. 反证
- B. 本证
- C. 直接证据
- D. 原始证据

40. 根据我国的相关司法解释，我国民事诉讼证据制度中确立了当事人自认制度。请问：下列关于当事人自认的表述中，正确的是：（ ）

- A. 只要对方当事人在诉讼过程中明确表示承认，当事人就可以免除举证责任
- B. 对一方当事人陈述的事实，另一方当事人既不承认也不否认的，经审判人员充分说明并询问后，仍不作表示的，视为对该事实的否认
- C. 在未经特别授权的代理人对事实的承认将直接导致承认对方的诉讼请求的情况下，如果当事人在场且未作否认表示的，视为当事人的承认
- D. 当事人可以随时撤回自认

41. 胡某与温某于2005年签订服装买卖合同，后二人对交货方式进行了修改，现胡某依据修改后的合同提起诉讼，要求王某偿还所欠货款5万元。关于此案件的诉的类型，以下表述哪一项是正确的？（ ）

- A. 本案诉讼的基础是胡某与温某之间签订了服装买卖合同，故本案属于确认之诉
- B. 温某依据修改后的合同提起诉讼，法院必须对修改后的合同的效力进行审查，故本案属于变更之诉

C. 本案原告要求被告履行给付货款的义务, 故属于给付之诉

D. 以上三种表述均不全面, 本案是确认之诉、变更之诉与给付之诉的结合

42. 青岛市中级人民法院欲向在中国没有住所地的美国人史密斯送达起诉状, 则不可以采取下列哪一种方式? ()

A. 依照美国与中华人民共和国缔结或者共同参加的国际条约中规定的方式送达

B. 通过外交途径送达

C. 委托中华人民共和国驻美国的使领馆代为送达

D. 美国的法律允许邮寄送达的, 可以邮寄送达, 自邮寄之日起满 6 个月, 送达回证没有退回, 但根据各种情况足以认定已经送达的, 期间届满之日视为送达

43. 深圳天行实业公司与天津联云化工建材公司购销合同纠纷仲裁过程中, 申请人要求财产保全, 即冻结被申请人银行存款 55 万元或扣押、查封其等值财产。仲裁委员会对此申请应采取下列哪种办法处理? ()

A. 将当事人的申请提交人民法院

B. 责令被申请人提供 55 万元担保, 否则不将当事人的申请提交人民法院

C. 告知当事人向人民法院申请财产保全

D. 退知有关银行冻结被申请人存款或请求人民法院协助扣押、查封被申请人价值 55 万元的财产

44. 碧水公司因合同纠纷向某仲裁委员会申请仲裁, 仲裁裁决作出后, 碧水公司认为仲裁裁决中关于货物质量的裁决超出了仲裁协议的范围, 在执行程序中向人民法院申请不予执行, 人民法院经组成合议庭审查, 发现碧水公司的申请确有理由, 人民法院应该如何处理? ()

A. 裁定撤销仲裁裁决, 不予执行

B. 裁定撤销仲裁裁决, 终结执行程序

C. 裁定不予执行仲裁裁决

D. 只能对关于货物质量部分的裁决裁定不予执行, 对仲裁裁决的其他部分仍应继续执行

45. 下列纠纷中, 可以适用《仲裁法》所规定的仲裁程序的是: ()

A. 甲乙之间的土地承包合同纠纷

B. 甲乙之间的货物加工承揽合同纠纷

C. 甲乙之间的遗产继承纠纷

D. 甲乙之间的劳动争议纠纷

46. 下列损失中不能视为共同海损的是哪项? ()

A. 船舶发生海损事故后进港修理而额外支付的修理费以及为修理方便而卸货的费用

B. 船舶搁浅后, 船长先命令全速进车或倒车未果后, 雇佣拖轮救助而产生的船舶主机

超负荷运转的损失和拖轮救助费

C. 有意搁浅造成的损失和支付救助报酬费用

D. 船舶在航行中遭遇雷雨, 致使部分货物失火造成的损失

47. 甲、乙、丙、丁、戊五人共同投资设立某股份有限公司, 下列关于该公司设立的有关表述中, 错误的是: ()

A. 甲、乙、丙、丁、戊可以选择发起设立或者募集设立

B. 若甲、乙、丙、丁、戊中有三人退出, 则他们仍能够共同投资设立该股份有限公司

C. 若甲已经认购了公司股份总数的 5%、乙认购了公司股份总数的 10%、丙认购了公司股份总数的 7%、丁认购了公司股份总数的 3%、戊认购了公司股份总数的 9%, 则余下的股份可以向社会公开募集

D. 设立时甲、乙、丙、丁、戊中至少要有三个人在中国境内有住所

48. 甲教授完成一本学术专著, 现有以下人员主张自己也是书的作者。其中谁的理由符合《著作权法》的规定? ()

A. 乙主任: “我曾经为这个课题申请经费进行了组织协调, 并主持过这个课题的研讨会。”

B. 丙研究生: “我曾经为甲教授的这项研究查找资料, 还帮他抄写过一部分手稿。”

C. 丁讲师: “我曾经撰写过该书的两章, 尽管甲教授后来对这两章作了较大的修改, 但基本保持了原稿的结构和内容。”

D. 戊教授: “甲教授在研究这个课题时, 曾多次与我讨论有关的学术问题, 我提出的一些意见已被他采纳。”

49. H 国某公司打算到中国申请商标注册, 向该国的一位律师咨询, 得到如下意见。其中哪一说法不符合中国法律的规定? ()

A. “H 国没有参加有关商标注册的国际公约, 也没有与中国签订有关的协议, 所以, 贵公司不能直接在中国申请商标注册”

B. “贵公司可以到中国投资设立一家独资的公司, 然后以这家公司的名义申请商标注册”

C. “贵公司投资设立的这家公司申请商标注册, 可以自己的名义直接办理”

D. “贵公司也可以在中国直接收购一个注册商标, 用它在中国市场销售自己的产品”

50. 工程师赵某发明了一种制造饼干的方法并获得专利权。下列行为中, 哪个没有侵害工程师赵某的专利权? ()

A. 某企业未经允许为了经营以该方法制造饼干

B. 某企业未经允许为了经营销售以该方法制造饼干

C. 某企业未经允许为了经营进口以该方法制造饼干

D. 某研究所未经允许为了试验使用该方法制造少量饼干

二、多项选择题，每题所给选项中有两个或两个以上正确答案，少答或多答均不得分。
本部分 51~80 题，每题 2 分，共 60 分。

51. 李玉与王翔均为 11 岁儿童。一日课间休息时，王翔扔石头打中李玉右眼，致其失明，共花医疗费 2 万多元。王翔寄住在姑妈家中，父母在外地工作。据查王翔的父母与王翔的姑妈间订有委托合同，约定王翔的一切行为由其姑妈负责。以下判断不成立的是：()

A. 王翔父母的监护责任不能因委托他人履行监护职责而免除，应对王翔造成的损害承担全部损失

B. 因委托合同的存在，王翔的姑妈应承担全部赔偿责任

C. 学校也应分担部分赔偿

D. 对此赔偿，应由王翔父母和其姑妈各分担一半

52. 下列承诺不能发生承诺的法律效力的有：()

A. 某建筑公司向某砂场求购 20 吨砂，砂场即依双方长期以来的交易习惯为其装运 20 吨砂，送往指定的建筑工地

B. 甲公司函告乙公司：“我公司有××规格电冰箱 50 台，单价 1500 元。若要，请在半月内与我公司联系。”一月后，乙公司复函同意，甲公司接到通知后未予答复

C. 甲给乙发去传真，称“有惠普某型号复印机一台，价 5400 元，若要请告知”。次日乙传真告知甲“同意购买，价格 5000 元。”

D. 甲打电话告诉乙自己想把摩托车以 4000 元价格卖掉，乙当时未表态。次日乙打电话告诉甲自己愿以 4000 元买下该摩托车

53. 甲厂和乙厂都需要汽油，两厂与某石油公司签订了一份合同，约定石油公司在 3 个月内供给汽油 2400 吨，每吨价格为 1900 元。在汽油运到后，甲厂与乙厂再按 4:6 分配。该合同之债是：()

A. 多数人之债

B. 按份之债

C. 选择之债

D. 种类之债

54. 平县日报新闻记者余某在报道某一街道居民打架斗殴引起恶性事件的消息时，没有查清事实，就将配发的照片上的两个青年男女说成是主要当事人（甲男乙女），并发表在当地有较大影响的平县日报上。消息传开后，当地的舆论对二人造成很大压力，甚至造成甲在应聘时遭到拒绝。对此，下列有关表述正确的是：()

A. 此行为不构成侵权，因余某主观上不是故意，且是为报道新闻而写的

B. 甲、乙可选择以余某也可以选择以平县日报为被告

C. 甲、乙若起诉，应以平县日报为被告

D. 此行为侵犯了甲、乙的名誉权

55. 我国法律允许第三人代为履行合同, 下列情形中属于第三人代为履行的是: ()

A. 李某作为其好友任某的代理人与唐某订立合同, 任某后来接受唐某的履行

B. 某公司向某工厂订购机器零件, 公司要求下属的某子公司向工厂支付价款

C. 商贸公司的货物存储在某仓库, 商贸公司要求运输公司将货物交付给某仓库

D. 合伙开办一家饮食店的三人中的马某代理其他两人偿还因合伙事务而欠下的债务

56. 2000 年 8 月, 某市飞鸿公司与邻市樱花公司签订一份电脑键盘购销合同, 合同约定, 飞鸿公司在 2000 年 12 月底, 向樱花公司提供电脑键盘 5000 件, 单价 20 元, 总价值 10 万元, 交货方式为代办托运, 樱花公司在收到货物后 10 日内付款。违约方按 5% 支付违约金。2000 年 10 月, 樱花公司致电飞鸿公司, 称因电脑键盘销路不好, 请求将合同标的物 5000 件变更为 2000 件。飞鸿公司请求对方支付违约金, 遭拒绝。根据此案情分析, 飞鸿公司应享有下列哪些权利? ()

A. 飞鸿公司有权解除合同

B. 飞鸿公司可以在履行期届满之前请求对方承担违约责任

C. 飞鸿公司可以等到履行期到来对方不履行债务时请求对方承担违约责任

D. 根据合同法, 飞鸿公司只能在履行期届满后请求对方承担违约金

57. 王某买票乘坐某运输公司的长途车, 开车司机为钱某。长途车行驶中与朱某驾驶的的车辆相撞, 致王某受伤。经认定, 朱某对交通事故负全部责任。下列哪些说法是正确的? ()

A. 王某可以向朱某请求侵权损害赔偿

B. 王某可以向运输公司请求违约损害赔偿

C. 王某可以向钱某请求侵权损害赔偿

D. 王某可以向运输公司请求侵权损害赔偿

58. 下列哪些行为属于可产生意思表示效力的默示行为? ()

A. 行人向出租车招手, 出租车司机将车停靠在行人旁边等候行人上车

B. 继承开始后, 继承人没有表示放弃或接受继承

C. 租赁期届满, 承租人继续支付租金, 出租人也予以接受

D. 要约中附有如果受要约人 10 天内不作出否认即视为同意的内容, 10 天过去, 受要约人未作出公开表示

59. 甲和乙共有房屋 3 间, 出租给丙开办商店。现丁要向戊借款 5 万元, 在丁的要求下, 征得乙的同意后, 甲将其在上述 3 间房屋中的共有份额抵押给戊, 并在通知丙后, 到房屋管理局作了登记。对其中的法律关系, 下列表述正确的是: ()

A. 房屋抵押后, 甲、乙与丙之间的租赁合同继续有效

B. 在以出卖共有份额的方式实现该抵押权时, 如果乙与丙都愿意以同一价格购买, 则

乙享有优先购买权

C. 在以出卖共有份额的方式实现该抵押权时, 甲、乙与丙之间的租赁合同即告终止, 丙只能与该共有份额的购买者和乙另订租赁合同

D. 在以出卖共有份额的方式实现该抵押权时, 如果乙与丙都愿意以同一价格购买, 则丙享有优先购买权

60. 抵销是引起债的消灭的法律事实的一种, 下列选项所列情形哪些属于抵销? ()

A. 出租人不支付承租人对房屋修缮所支出的费用与承租人早应支付的租金冲抵

B. 甲欠乙货款, 双方约定将该货款与寄存于乙处的货物冲抵

C. 甲欠乙借款, 附有抵押权, 乙又欠甲货款没有担保, 甲主张借款与货款冲抵

D. 甲欠乙货款届期未还, 后来又将其房屋出租给乙 1 年, 约定租期届满时由乙一次性向甲支付租金, 现甲主张某货款与租金冲抵

61. 2004 年 11 月 1 日, 于向欠罗陵 20 万元, 清偿期为 12 月 31 日, 由岳恺担任一般保证人, 保证期间是 2004 年 11 月 1 日到 12 月 31 日。于向到期不偿还债务, 罗陵于 2005 年 4 月 10 日向法院起诉, 要求于向履行债务。法院于同年 6 月 12 日作出判决, 要求于向对罗陵偿还 20 万元的债务, 于向没有上诉, 该判决于同年 6 月 27 日生效。则: ()

A. 岳恺承担保证责任的诉讼时效是从 2005 年 6 月 27 日起 2 年内

B. 岳恺的保证期间是从清偿期届满之日起 6 个月

C. 岳恺的保证期间视为约定不明

D. 岳恺承担保证责任的诉讼时效是从 2005 年 4 月 10 日起 2 年内

62. “宝乐”为中国驰名商标, 该公司产品为塑料玩具。下列行为属侵犯注册商标专用权的有: ()

A. 新潮时装有限公司以“宝乐”作为本公司时装产品商标使用

B. 中达玩具有限公司 6 年前抢先以欺诈手段从某巴黎公约成员国注册取得“宝乐”商标并使用, 宝乐公司 6 年内从未要求该国撤销其注册并禁止其使用

C. 东风进出口总公司与某百货商场签订协议, 由前者经销后者生产的假冒“宝乐”牌塑料玩具

D. 某巴黎公约成员国著名跨国玩具公司在本国境内使用“宝乐”商标作商品装潢使用

63. 美国人杰克于 2001 年 5 月 10 日向美国专利局提出发明专利申请, 2001 年 10 月 10 日就相同主题又向中国专利局提出申请, 并声明要求优先权。对此, 以下表述中何者为正确? ()

A. 该项发明的新颖性判断, 以 2001 年 5 月 10 日为时间标准

B. 如果与 2001 年 5 月 10 日以后和 2001 年 10 月 10 日以前的已有技术相比, 该项发明缺乏突出的实质性特点和显著进步, 则不能授予专利权

C. 自 2001 年 10 月 10 日起, 在美国的申请视为撤回

D. 如果新申请的技术方案与在先申请的技术方案有实质性差别, 则没有优先权

64. 下列股票转让行为, 因违反《公司法》规定而归于无效的是: ()

A. 发起人某甲在公司成立一年后将所持的本公司股份转让给他人

B. 公司监事某乙持有本公司股票 1 万股, 在任职的第三年将其中的 3000 股转让给他人

C. 股东某丙仅以背书方式, 将其持有的记名股票转让

D. 股东某丁在咖啡厅将其所持有的不记名股票通过交付给受让人的方式转让

65. 正大公司向人民法院申请破产, 人民法院依法予以受理, 经过法定程序后, 人民法院召集了第一次债权人会议, 该债权人会议通过的决议, 应该满足以下哪些条件? ()

A. 由出席债权人会议的债权人的过半数通过, 并且其代表的债权额, 必须占无财产担保债权总额的 2/3 以上

B. 由出席债权人会议的有表决权的债权人的过半数通过, 并且其代表的债权额, 必须占无财产担保债权总额的半数以上

C. 通过和解协议草案的决议, 必须占无担保债权总额的 2/3 以上

D. 通过和解协议草案的决议, 必须占无担保债权总额的 3/4 以上

66. 根据我国《破产法(试行)》的规定, 在人民法院召开第一次债权人会议后, 出现下列情形时, 应当召开债权人会议的有: ()

A. 人民法院认为必要时

B. 债权人会议主席认为必要时

C. 1/2 以上的债权人要求时

D. 占无财产担保债权总额的 1/4 以上的债权人要求时

67. 甲、乙签订了一买卖合同。乙用以自己为付款人的汇票支付了货款。丙为保证人。并在汇票上作了背书。甲取得汇票后, 偿还了对丁的债务, 并作了背书。现在, 由于甲交付的货物存在严重质量问题, 而发生纠纷。那么下列说法正确的是: ()

A. 丙对汇票的保证责任并不因为甲、乙的买卖合同无效而消灭

B. 假如丙作为保证人, 没有在汇票上背书, 那么他对丁不承担保证责任

C. 甲、乙的买卖合同无效, 因而丙不再承担保证责任

D. 丙的保证责任并不因为原因关系的无效而消灭, 但是被保证人的债务因汇票记载事项欠缺而无效的除外

68. 根据我国《海商法》的规定, 下列哪些情况应为“推定全损”? ()

A. 实际全损为不可避免

B. 为避免发生实际全损所需支付的费用与继续将货物运抵目的地的费用之和超过保险价值

C. 船舶严重受创, 修理费用将超过其保险价值

D. 船舶严重受创, 不能再使用