# 2005年（下）高等教育自学考试全国统一命题考试

# 民事诉讼法学试卷及参考答案

（考试时间 150分钟）

| 题　号 | 一 | 二 | 三 | 四 | 五 | 六 | 总　分 | |
|---|---|---|---|---|---|---|---|---|
| 题　分 | 25 | 10 | 20 | 18 | 15 | 12 | 核分人 | |
| 得　分 | | | | | | | 复查人 | |

## 第一部分　选择题

| 得　分 | 评卷人 | 复查人 |
|---|---|---|
| | | |

一、单项选择题（本大题共 25小题，每小题 1分，共 25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. 一般认为，诉的要素包括（　　）

A. 当事人和诉讼请求　　B. 当事人和诉讼目的

C. 当事人、诉讼标的和诉讼请求　　D. 当事人、诉讼标的和诉讼理由

2. 在民事诉讼中，辩论原则适用的阶段是（　　）

A. 审判程序　　B. 诉讼的全过程

C. 执行程序　　D. 庭审阶段

3. 根据民事诉讼法的规定，检察机关有权对（　　）

A. 所有诉讼参与人的诉讼活动进行监督　　B. 人民法院的审判活动进行监督

C. 当事人的诉讼活动进行监督　　D. 其他诉讼参与人的诉讼活动进监督

4. 人民法院审判独立是指（　　）

A. 合议庭独立　　B. 审判员独立

C. 审判委员会独立　　D. 法院作为一个整体独立

5. 下列案件中，属于专属管辖的案件是（　　）

A. 因不动产提起的诉讼　　B. 因船舶相撞请求损害赔偿的案件

C. 因合同纠纷提起的诉讼　　D. 因侵权纠纷提起的诉讼

6. 授权委托书载明的权限为“全权代理”而无具体授权的，代理人可以实施的诉讼行为有（　　）



需要全本请访问 www.ecangbook.com

A.承认对方当事人的诉讼请求　　B.放弃诉讼请求

C.与对方当事人进行辩论　　D.与对方当事人和解

7.按照我国民事诉讼法的规定,无独立请求权的第三人不服一审判决的　　(　　)

A.可以随一方当事人上诉,不能独立上诉

B.处于辅助当事人地位,不能上诉

C.可以作为上诉人提起上诉

D.第一审判决令其承担义务则可以上诉,否则不能上诉

8.我国代表人诉讼所指的当事人人数众多,一般要求一方或双方当事人人数在　　(　　)

A.五人以上　　B.十人以上

C.十五人以上　　D.二十人以上

9.某基层人民法院于 2005年 10月 10日向双方当事人送达一审判决书,当事人上诉期限届满的日期是　　(　　)

A.2005年 10月 19日　　B.2005年 10月 20日

C.2005年 10月 25日　　D.2005年 10月 26日

10.对实施了妨害民事诉讼行为的人进行罚款时,应当由　　(　　)

A.审判长批准　　B.庭长批准

C.院长批准　　D.审委会批准

11.下列关于先予执行的说法,正确的是　　(　　)

A.先予执行的适用只能由当事人提出申请

B.必须提供担保

C.仅限于金钱给付案件

D.对于法院作出的先予执行的裁定不服的,当事人可以提起上诉

12.甲诉乙的诉讼中,一审法院判决被告乙败诉并承担诉讼费用;被告不服一审判决提起上诉,经审理,二审法院改判为原审原告败诉。关于本案诉讼费用的负担,以下说法正确的是　　(　　)

A.被告承担一审费用,原告承担二审费用

B.原告承担一审费用,原告承担二审费用

C.原告承担一、二审费用

D.被告承担一、二审费用

13.诉讼中一方当事人死亡需要等待继承人表明是否参加诉讼的情况下,法院应当裁定 (　　)

A.终止诉讼　　B.中止诉讼

C.终结诉讼　　D.撤销诉讼

14.可以适用简易程序审理民事案件的法院有 (　　)

A.基层人民法院　　B.中级人民法院

C.高级人民法院　　D.最高人民法院

15.下列关于当事人提起上诉的说法,正确的是 (　　)

A.当事人必须通过二审法院提交上诉状　　B.当事人必须通过原审法院提交上诉状

C.当事人反悔调解协议的,可以提起上诉　　D.当事人必须以书面形式提起上诉

16.甲的妻子离家出走,下落不明已达六年。后甲向法院起诉,要求与其妻子离婚,法院应当 (　　)

A.裁定不予受理,告知申请宣告失踪　　B.裁定不予受理,告知申请宣告死亡

C.受理,但应当先进行宣告失踪程序　　D.受理,对其妻子公告送达诉讼文书

17.人民法院收到债务人提出的书面支付令异议后,经审查符合法律规定的,将会产生的法律后果是 (　　)

A.支付令自行失效　　B.债权人可以申请强制执行

C.自动转为普通程序审理　　D.自动转为特别程序审理

18.公示催告程序中,人民法院审查后认定利害关系人申报权利理由正当,作出驳回申请人的申请,终结公示催告程序的裁定。申请人对此裁定不服,可以 (　　)

A.向上一级法院上诉　　B.申请再审

C.另行起诉　　D.申请除权判决

19.在民事诉讼中,企业法人破产还债案件的管辖法院是 (　　)

A.申请人住所地人民法院

B.被申请企业法人住所地人民法院

C.各债权人住所地人民法院

D.各债权人住所地人民法院和被申请企业法人住所地人民法院

20. 民事执行程序中，有权签发搜查令的是 （ ）

A. 法院院长　　B. 审判长

C. 执行庭庭长　　D. 执行员

21. 人民法院在执行中，公民张某愿以其自有房屋一幢为被执行人陈某提供担保，申请执行人刘某亦同意暂缓执行，人民法院作出暂缓 6个月执行的裁定，6个月后陈某仍不履行义务，下列说法中正确的是 （ ）

A. 人民法院应让陈某另行起诉张某

B. 人民法院可直接裁定执行张某的房产

C. 人民法院只有在执行陈某的财产尚不足以清偿刘某的债权时，才能执行张某的房产

D. 人民法院仍然应当执行陈某的财产

22. 当一方事人为公民，另一方当事人是法人或非法人团体的时候，申请执行的期限为 （ ）

A. 3个月　　B. 6个月

C. 1年　　D. 2年

23. 下列有关民事执行的说法中，不正确的是 （ ）

A. 我国实行的是审执分立的司法制度

B. 上级人民法院执行机构负责本院对下级人民法院执行工作的监督、领导和协调

C. 人民法院审结的案件一般应由终审法院执行机构负责执行

D. 依法对仲裁裁决是否有不予执行事由进行审查的，应组成合议庭进行

24. 当事人双方分别居住在我国领域内和领域外，对第一审人民法院判决的上诉期应如何确定？ （ ）

A. 居住在国内的为 10日，居住在国外的为 15日

B. 无论居住在国内，还是国外均为 15日

C. 居住在国内的为 10日，居住在国外的为 20日

D. 居住在国内的为 15日，居住在国外的为 30日

25. 关于涉外民事诉讼的第一审案件的审结期限为 （ ）

A. 3个月　　B. 6个月

C. 1年　　D. 没有审结期限的限制

| 得　分 | 评卷人 | 复查人 |
| --- | --- | --- |
| | | |

**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至少有两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。**

26.下列属于无独立请求权第三人的是 (　　)

A.在他人的房屋所有权争议诉讼中,提出自己才是该房屋真正主人而参加到诉讼中去的人

B.因是肇事车主的承保人,在受害人向肇事车主提起的诉讼中,自己申请参加到该交通事故赔偿案中的保险公司

C.在购车人因所购汽车发动机存在质量问题而状告该汽车生产厂家的诉讼中,申请参加诉讼的该汽车生产企业的发动机供货商

D.在共有物损害赔偿诉讼中,由法院追加参加诉讼的另一财产共同人

E.部分继承人起诉的遗产继承案件中,法院通知参加诉讼的另一部分继承人

27.甲市 A区的居民王海和乙市 B区的居民李红在丙市 C区某商场共同购得卡式煤气炉一台,该煤气炉由位于丁市 D区的中华煤气用具厂生产。某日,王海和李红带着该气炉到位于戊市 E区旅游,用该气炉煮面食时,气炉爆炸,两人被炸伤。现两人欲向法院提出诉讼,要求商场和中华煤气用具厂赔偿,对本案享有管辖权的法院有 (　　)

A.甲市 A区人民法院　　B.乙市 B区人民法院

C.丙市 C区人民法院　　D.丁市 D区人民法院

E.戊市 E区人民法院

28.下列关于财产保全范围的说法正确的是 (　　)

A.被告享有所有权的财产　　B.被告占有的财产

C.被告与他人共有的财产　　D.申请人请求范围的财产

E.与本案有关的财产

29.人民法院宣告韩某死亡,2001年 8月韩某突然回来,经韩某申请,人民法院作出新判决,撤销了原判决。新判决生效后,下列说法中正确的是 (　　)

A.韩某的民事权利能力随之恢复

B.韩某有权要求返还其所有的财产



需要全本请访问 www.ertongbook.com

C.韩某的婚姻关系自动恢复

D.韩某子女被人合法收养的,收养关系仍然有效

E.韩某的配偶尚未再婚的,婚姻关系自动恢复

30.甲乙两公司因买卖合同纠纷诉至法院。法院判决乙公司败诉,返还借款 10万元。乙公司拒不履行生效判决。经甲公司申请,法院决定对乙公司的生产设备实行扣押并拍卖。此时,丙公司向法院提出执行异议,法院应如何处理? (　　)

A.执行异议没有理由的,应驳回异议

B.理由成立的,由院长批准中止执行

C.理由成立的,由院长批准终结执行

D.乙公司提供有效担保的,可以解除扣押

E.甲公司提供担保的,可以继续执行

## 第二部分　非选择题

| 得　分 | 评卷人 | 复查人 |
| --- | --- | --- |
| | | |

三、名词解释题(本大题共 5小题,每小题 4分,共 20分)

31.民事诉讼目的

32.回避制度

33.当事人

34.**行为保全**

35.**区际司法协助**

| 得　分 | 评卷人 | 复查人 |
| --- | --- | --- |
| | | |

**四、简答题 (本大题共 3小题,每小题 6分,共 18分 )**

36.**简述妨害民事诉讼行为的构成**。

37.**简述督促程序与简易程序的区别**。

38.**简述参与分配制度的条件**。

| 得　分 | 评卷人 | 复查人 |
| --- | --- | --- |
| | | |

**五、论述题 (本大题 15分 )**

39.**试述第二审程序与再审程序的区别**。

| 得　分 | 评卷人 | 复查人 |
| --- | --- | --- |
| | | |

## 六、案例分析题（本大题 12分）

40. B县法院某年 8月 15日受理了王某（在 A市 C县居住）诉林某（A市 B县居住）人身损害赔偿一案。同年 9月 10日，林某因拐卖儿童罪被检察机关逮捕。B县法院即以“本案被告正在被监禁，应由原告所在地法院管辖”为由，于同年 9月 15日将案件移送 A市 C县法院。C县法院接到 B县法院移送的案件后，认为 B县法院受理案件在先，林某逮捕在后，并不影响本案的管辖权的确定。据此，C县法院又将该案件移送回 B县法院。

问：(1)B县法院移送案件行为是否正确？为什么？（4分）

(2)C县法院移送案件行为是否正确？为什么？（4分）

(3)B县法院与 C县法院之间的管辖权争议如何解决？（4分）

# 2005年(下)民事诉讼法学试卷及参考答案

一、1.D 2.B 3.B 4.D 5.A 6.C 7.D 8.B 9.C 10.C 11.A 12.C 13.B 14.A 15.D 16.D 17.A 18.C 19.B 20.A 21.B 22.C 23.C 24.D 25.D

二、26.BC 27.CDE 28.DE 29.ADE 30.ABDE

三、31.民事诉讼目的,是指国家设立民事诉讼制度所期望达到的目标或结果。

32.回避制度,是指审判人员以及其他有关人员如果与案件存在一定利害关系,即应退出案件审理的制度。

33.当事人,是指以自己的名义请求人民法院行使审判权解决民事争议或保护民事权益的人及其相对方。

34.行为保全,是指为了保证法院将来的判决能够得以执行或者为了使当事人、利害关系人的权益在判决前免受进一步的损害,人民法院根据当事人或者利害关系人的申请,裁定被申请人为一定行为或不为一定行为的保全措施。

35.区际司法协助是指存在于同一主权国家内部不同法域的司法机关之间的司法领域的合作与互助。

四、36.(1)客观上已经实施了妨害民事诉讼的行为。

(2)必须是在诉讼过程中实施了妨害民事诉讼的行为。

(3)行为人主观上必须是出于故意。

(4)行为人所实施的行为必须是足以妨害民事诉讼的正常进行,但尚未构成犯罪。

37.两者的主要区别有:

(1)在专门性方面,督促程序的适用范围仅包括债权人请求:给付金钱和有价证券的案件。而简易程序解决的是事实清楚;权利义务关系明确、争议不大的简单民事案件。

(2)在非讼性方面。督促程序不存在交叉的权利义务争议,具有非讼性。简易程序具有争讼性。

(3)在简捷性方面,督促程序为一审终审,对于生效的支付令不得提起再审。简易程序实行两审终审,且对生效判决可依法提起再审。

38.参与分配制度具有以下条件:

(1)被执行人应当是公民或其它组织,且必须有两个以上的债权人请求清偿。

(2)参与分配的前提是被执行人的财产不能清偿债权人的全部债权。

(3)必须在法定期间内提出申请,参与分配的申请必须在执行开始后,被执行人的财产清偿前提出。

(4)申请参与分配的主体必须是已经取得执行依据的债权人。

五、39.(1)概念。第二审程序是指当事人对一审法院所作的未发生法律效力的裁判不服,向上一级人民法院提起上诉,上一级人民法院据此对案件进行审理所适用的审判程序;再审程序是指当事人、人民检察院和人民法院对已经发生法律效力的判决、裁定,基于法定的事实和理由认为确有错误,申请、提起和决定对相应案件进行再审,从而由人民法院对案件进行审理而适用的审判程序。

(2)主要区别:①程序启动的原因不同,二审程序是因当事人不服一审裁判,再审程序是因生效裁判确有错误;②程序启动的主体不同,二审程序只能由当事人启动,再审程序除了当事人之外,还包括检察院和法院可以启动;③提起的时间要求不同,二审须在裁定作出 10日内提出或者判决作出 15日内提出,再审若是由当事人提出的,则在裁判生效后两年之内,若是由检察院和法院提起则不受时间限制;④适用的法院不同,二审



需要全本请访问 www.ertongbook.com

只能由原审法院的上一级法院审理，再审可以由原审法院审理，也可以由其上级法院审理；⑤适用的程序不同，二审只能适用二审程序审理，再审可能适用一审程序审理，也可能适用二审程序审理；⑥裁判的效力不同，二审所作的裁判为生效裁判，再审则要根据适用的程序来确定裁判的效力，若是适用一审程序审理的，当事人不服仍可提起上诉。

六、4Q (1)B县法院移送案件的行为不正确。因为，B县法院是本案人身损害侵权诉讼的被告住所地。根据民事诉讼的“管辖恒定”原则，若受诉法院依民事诉讼法规定享有对本案的管辖权，则此后不论确定管辖的事实在诉讼中发生何种变化，均不影响受诉法院对本案所享有的管辖权。B县法院在原告起诉时依法取得了管辖权，被告林某被监禁的法律事实是在 B县法院立案后发生的，对 B县法院的管辖权不产生影响，不得移送。

(2)C县法院移送案件的行为不正确。因为，根据移送管辖的规定，受移送的人民法院应当受理。受移送的人民法院认为受移送的案件依照规定不属于本院管辖的，不得再自行移送。

(3)B县法院与 C县法院可以协商解决；协商不成的，由其共同的上级法院，即 A市中级法院指定管辖。