

2007年 国家司法考试 新航向系列

- 考前热身很重要，本冲刺模拟试题贵在多年的经验积累 —— 骆 勇
- 考点覆盖分布均匀，命题难度科学合理，重点把握慎之又慎，经验预测融为一体 —— 李建伟
- 发轫于厚积薄发的一线教学经验，多位名师多年合力，值得信赖 —— 袁登明
- 多年传承，历久弥新，铸就司考冲刺模拟第一品牌 —— 杨长庚

国家司法考试 最后冲刺模拟试题

人民法院出版社

· 法院版 ·

试卷三 民商事法律制度



wan guo 万国

北京万国学校一线授课老师/编写
骆勇 李建伟 袁登明 杨长庚/审定

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. 原告王某与市有线电视台之间于 1998 年确立了有线电视收视服务合同关系,一直按时交费。1999 年 6 月,电视台在播放电视连续剧时,大量插播广告,甚至平均一集 70 分钟左右的电视剧中插播了约二十七八分钟的广告,其中还包括一条治疗性病的广告。据此,王某向该市某区人民法院提起诉讼,要求该有线电视台立即停止插播各种广告,并在报纸上赔礼道歉,赔偿其收看电视剧中受到侵害的费用每集 20 元,共计 960 元;并免除其所有用户一年或半年的有线电视收视费用。

有线电视台辩称,他们没有任何合同违约行为,侵权也不能成立。请求法院驳回原告的诉讼请求。下面说法正确的是:()

- A. 被告的行为侵犯了原告的正常收视权这一合法权利,应当进行一定的赔偿
- B. 有线电视台的行为不构成侵权,应驳回其诉讼请求
- C. 所谓的收视权并非民法上的绝对权,侵权行为的客体不能被认可,侵权行为也就不成立
- D. 如果原告证明不了有线电视台的行为构成侵权,人民法院即可驳回其诉讼请求

2. 原告张某委托雇用的汽车司机杨某驾驶东风 140 型大货车挂拖车行至一仓库铁路专用线道口,见前方道口栏杆开放,便驾车通过道口。突然有火车驶来撞毁了汽车,造成实际损失 20 余万元,故诉至法院要求该仓库和火车站赔偿损失。下面哪种说法肯定是不正确的:()

- A. 侵权结果是火车造成的,故只能让铁路部门赔偿
- B. 仓库的过错行为是不作为的侵权行为,即违反法定作为义务,未实施或未正确实施该义务所要求的行为而致他人损害的行为
- C. 本案本质上是行为人违反了自己的法定义务,亦即违反了法律上关于任何人不得侵害他人人身和财产的绝对义务,或者法律所特别设定的作为或不作为的强行性的义务
- D. 相撞的地点专用线道口是个繁忙的地方,产权单位应派员看守,却未派人看守,又将栏杆耸起,自应对事故负主要责任

3. 以下关于民事行为能力与权利能力的表述中错误的是:()

- A. 民事行为能力的确定不取决于自然人的主观意愿

- B. 享有民事行为能力的自然人必然享有民事权利能力
- C. 法院可以限制和剥夺自然人的民事权利能力
- D. 权利能力与行为能力是不同步的

4. 葛丁在丙公司担任 POS 系统部门负责人。是年 7 月, 作为丙公司主要负责人的葛丁与另外的戊商厦进行了关于 POS 系统项目的洽谈, 但未正式签约。7 月底, 丙公司因故终止了与葛丁的雇佣合同。葛丁离开丙公司后承包了另一家庚辛分公司, 并以该庚辛公司的名义准备承接戊商厦的 POS 系统工程。为此, 葛丁私下约请了在丙公司从事软件开发的周己等人, 将他们从丙公司带出的 POS 系统软件的复制盘装入计算机, 并用数台计算机为葛丁搭建了网络。后来葛丁利用上述网络向戊商厦展示了丙公司 POS 系统的功能。于是, 丙公司因此而向法院起诉, 要求判决葛丁停止侵害、赔礼道歉、赔偿经济损失。下面哪种观点不正确: ()

- A. 鉴于葛丁仍在利用该软件与戊商厦进行商业谈判, 侵权行为仍然在继续, 故应支持丙公司要求葛丁停止侵害的请求
- B. 由于赔礼道歉的公开性, 丙公司要求葛丁赔礼道歉, 可以使广大不知情的第三者获知该软件是丙公司所有的, 从而达到维护丙公司的商业信誉的目的
- C. 既然葛丁的行为使丙公司丧失了潜在的商业客户, 给丙公司造成了经济损失, 故其可以要求葛丁予以赔偿
- D. 虽然本案中 POS 系统软件的著作权应归丙公司所有, 葛丁擅自使用该系统软件, 构成了对丙公司的侵权, 但显然不能对葛丁同时适用几种民事责任方式

5. 安徽省黄山市一所寄宿制民办学校的高一学生小雷 (16 岁), 某日凌晨从三楼宿舍区攀爬教室窗户时, 不幸坠楼身亡。日前, 家长起诉到人民法院要求学校在这起事故中承担赔偿责任, 赔偿小雷亲属损失及抚慰金共 10 万元。以下哪一种观点不妥? ()

- A. 该学校作为寄宿制学校, 在这起事故发生前已出现多起学生从外廊通道与教学楼衔接处攀爬外出的情况, 被告已知道并处理过学生, 但没有及时采取有效措施防止学生继续攀爬, 管理上存在疏漏, 应承担次要责任
- B. 在此案中学生的损害虽然是自身过错行为造成的, 但无疑学校的不作为也是违反了其自身负有的义务
- C. 受害人小雷事发时 16 岁, 对自身行为缺少自控能力, 虽自身对事故的发生有重大过错, 但不应承担主要民事责任
- D. 对于学校的这种不作为, 判令其对学生的损害承担的次要赔偿责任正是一种惩罚性的责任。同时这种惩罚也是侵权法预防功能的体现

6. 原告张某经全国高考, 已由被告某电大录取, 但电大工作人员在填写装有新生报到须知的平常邮件信封时, 邮政编码与收件人地址填写不一致, 后被告甲邮政所在分拣该信时, 将信分错, 寄到被告乙邮政所, 后乙邮政所将信退回张某所在地邮政所, 张某持通知书到该电大报到时, 电大以张某未按时报到已补录他人拒绝录取张某。张某精神受到严重刺激, 被诊断为精神分裂症。下面说法正确的是: ()

- A. 电大以平常邮件交寄紧迫的录取通知书, 是造成原告失学的主要原因; 依据《邮政法》的规定, 平常邮件的损失, 邮政企业不负赔偿责任
- B. 由于电大及甲邮政局工作人员的重大过失, 致使该录取通知书未能按期到达原告手

中，导使其不能入学深造，侵犯了原告的合法权益，给原告造成了一定的损害，故该法人应承担过错赔偿责任

C. 侵权行为法的基本功能之一，即在于既要保护邮局正常发挥职能，又要保护公民合法权益不因邮局过错受损害，故难以在两者之间寻求平衡

D. 邮局从事的是公益事业，关系到整个社会的利益，必须充分保证邮局能正常充分发挥职能，不能因严厉的责任原则使其动辄得咎，限制其为整个社会服务的功能，此即效率问题，为使整个社会的效率达到最大化，其不应承担任何责任

7. 原告李某出生后3个月发育正常。其母将他送至被告州医院门诊就诊时，由于该药房的司药员疏忽大意，在药袋上写服药剂量时，将处方签上注明的每次服药1/10剂量错写成了每次服一片剂量。回家后其母按药袋上写明的剂量给李某服用后出现异常，诊断认为原告因服药过量，全身中毒症状严重，生命危险。于是，被告组织医务人员进行全力抢救和治疗，使原告的中毒症状逐渐消除。但此后不久，原告出现脑萎缩后遗症，智力发育迟滞。人民法院委托技术处对该鉴定结论进行复核确认：李某现脑萎缩后遗症及智力发育迟滞（重度）与误服过量的药片有关。关于本案的判断正确的是：（ ）

A. 医院司药员在工作中疏忽大意，错填用药剂量，致使原告误服过量的药剂，出现严重中毒症状，产生脑萎缩后遗症，造成智力发育重度迟滞的严重后果，给原告及其亲属身心及精神带来极度痛苦，对此被告应该承担侵权损害的赔偿责任

B. 本案既是一起医疗损害赔偿案件，就不能再是一起侵犯人身权的侵权案件

C. 医疗关系是一种典型的契约关系

D. 按照医疗服务合同的要求，如果医院在医疗过程中，因医护人员的过失，造成医疗事故或医疗差错，损害了患者的健康甚至造成死亡后果，属于违约行为，应承担违约责任。故医疗过失行为侵害公民健康权、生命权的，就不应再承担侵权责任

8. 田帅上班途中拾得一个皮包，内装发票、现金等财物。田帅在现场等候了一会，未见失主，就携包上班。次日田帅见到报纸上登了一则启事，写明：如有拾得者，酬谢2000元。田帅见失主所寻找的正是自己拾得的皮包，便将皮包返还给失主。但在田帅向失主请求酬金时，被失主拒绝。依《物权法》的规定，田帅应当享有哪些权利、负有哪些义务？（ ）

A. 无偿归还拾得物，因为我国法律未规定拾得人有获得报酬的权利

B. 无偿归还拾得物，有权要求失主偿还因此而支出的费用，但无权获得报酬

C. 归还拾得物，有权要求失主给予报酬

D. 归还拾得物，有权要求失主支付2000元的酬金

9. 王某在踢球时将一手机遗失，为刘某拾得。刘某将该手机交到当地派出所失物招领处。派出所发布了招领公告，6个月后，王某逾期仍未认领，派出所将该手机拍卖，为赵某购得。后贾某从赵某处将该手机盗走，将其赠与好友杜某。现在该手机应归谁所有？（ ）

A. 王某

B. 杜某

C. 没收归公

D. 赵某

10. 下列关于土地承包经营权的说法不正确的是：()

- A. 土地承包经营权自土地承包经营权合同生效时设立，登记为确权性质
- B. 土地承包经营权人有权依法将土地承包经营权转包、互换、转让
- C. 土地承包经营权人将土地承包经营权互换、转让的，未经登记不生效力
- D. 承包期内发包人不得调整承包地，也不得收回承包地

11. 下列关于建设用地使用权的说法不正确的是：()

- A. 建设用地使用权出让合同为要式合同
- B. 建设用地使用权自登记机构登记时设立，不经登记不生效力
- C. 建设用地使用权人有权依法处分建设用地使用权
- D. 建设用地使用权与附着于该土地上的建筑物、构筑物可以分别转让

12. 甲、乙、丙依次比邻而居。甲为修房向乙提出在其院内堆放建材，乙不允。甲遂向丙提出在其院内堆放，丙要求甲付费200元，并提出不得超过20天，甲同意。修房过程中，甲搬运建材须从乙家门前经过，乙予以阻拦。对此，下列哪一种说法不正确？()

- A. 乙无权拒绝甲在其院内堆放建材
- B. 乙无权阻拦甲经其门前搬运建材
- C. 甲应依约定向丙支付占地费
- D. 若建材堆放时间超过20天，丙有权要求甲清理现场

13. 下列哪些财产可以抵押：()

- A. 甲的一辆车登记的是乙的名字，二人正在进行确权诉讼
- B. 丙的一栋被法院扣押的房子
- C. 学校为了贷款，将校长的车进行登记抵押
- D. 张某将自己的宅基地进行抵押

14. 甲将房屋一间作抵押向乙借款2万元。抵押期间，知情人丙向甲表示愿以3万元购买甲的房屋，甲也想将抵押的房屋出卖。对此，下列哪一表述是正确的？()

- A. 甲有权将该房屋出卖，但须事先告知抵押权人乙
- B. 甲可以将该房屋出卖，不必征得抵押权人乙的同意
- C. 甲可以将该房屋卖给丙，但应征得抵押权人乙的同意
- D. 甲无权将该房屋出卖，因为房屋上已设置了抵押权

15. 方某向孙某借款1万元，孙某要求其提供担保，方某说：“我有一部手提电脑被刘某租去用了，就以它作质押吧，但租金不作质押。”孙同意，遂付款。下列哪种说法是正确的？()

- A. 孙某实际占有电脑时质押合同才生效
- B. 如刘某书面同意，则质押合同才生效
- C. 如刘某收到关于质押的书面通知，则质押权设立
- D. 如质押合同生效，则孙某有权收取电脑租金

16. 吴某因欠李某借款8万元，将卡车一辆抵押给李某并办理了抵押物登记。后卡车因车祸损坏，吴某将卡车送到某修理厂大修，修理完毕后，吴某因资金紧张无力支付1万元修理费，修理厂遂将卡车留置。此时，吴某欠李某的借款到期，李某要求修理厂将卡车交给自己进行拍卖，以所得资金偿付借款，修理厂以吴某尚欠修理费为由拒绝。此争议应如何处

理? ()

- A. 修理厂应当将卡车交给李某拍卖, 修理费只能向吴某追要
- B. 李某应当向修理厂支付修理费, 支付后修理厂应向李某交付卡车
- C. 李某无权要求修理厂交付卡车。修理厂经催告, 吴某在两个月后仍不支付修理费, 修理厂有权将卡车拍卖, 所得资金偿付修理费, 剩余部分李某有优先受偿权
- D. 修理厂应当将卡车交给李某。李某有权将卡车拍卖, 所得资金偿付借款, 剩余部分修理厂有优先受偿权

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. 乙因过错给甲造成损失, 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上无可挑剔，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，王某拥有该幅油画的所有权

23. 甲乙二人于 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 月因感情不和，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. 1995 年 2 月，迅则佳运输有限公司财务会计邓天天投保了保险金额为 10 万元的长期人寿两全险。1998 年元月，检察院查出邓天天贪污公款私下炒股造成巨额亏损的犯罪事实，准备提起公诉。邓天天闻讯后，惶恐不安，遂服大量安眠药，自杀身亡。此后，邓天天家人持保单到保险公司索赔。此案应如何处理？

- A. 保险公司应当赔付，因为被保险人自杀非保险公司免责事由
- B. 保险公司不应赔付，因为被保险人自杀系保险公司免责事由
- C. 保险公司应当赔付，因为被保险人自杀日自保险合同成立之日已满 2 年
- D. 保险公司不应赔付，因为被保险人自杀日自保险合同成立之日未满 3 年

25. 湖南郴县物资局干部绪费用单位的货款 100 万元，于 1993 年 10 月 7、8 日买进苏三

山股票 15 万股，之后，他以“北海正大置业投资公司”的名义，向《特区证券报》通报所谓收购的虚假消息。11 月 6 日，海南《特区证券报》头版头条发布了“北海正大置业致函本报向社会公告收购苏三山股票”的消息，致使该股票价格飞涨。当苏三山股票从 8.30 元升到 11.40 元时，绪贾通过深圳证券交易所抛出了 9500 股。绪贾抛售 9500 股苏三山股票的交易行为是：（ ）

- A. 有效
- B. 无效
- C. 效力未定
- D. 可变更可撤销

26. 1998 年 11 月，恒渊灵服装有限责任公司向交通银行贷款 800 万元，以其不动产恒渊灵大厦作登记抵押，2000 年 12 月 24 日恒渊灵服装有限责任公司宣告破产，交通银行的债权应优先受偿，此为：（ ）

- A. 取回权
- B. 别除权
- C. 撤销权
- D. 抵销权

27. 1985 年在香港注册成立的泰富发展股份有限公司是香港联合证券交易所的上市公司，1986 年 2 月该公司向中国国际信托投资（香港集团）有限公司定向发行 2.7 亿股新股，使后者持有前者 64.7% 的股份。1991 年该公司正式易名为中信泰富发展股份有限公司。中信泰富发展股份有限公司的股票可以称为：（ ）

- A. B 股
- B. H 股
- C. 红筹股
- D. A 股

28. 2000 年 6 月英特泰现代农业股份有限公司将本公司 3800 万元的可转换公司债转换为公司股本，这一行为在英特泰现代农业股份有限公司的资产负债表上的反映是：（ ）

- A. 资产增加，负债减少，股东权益增加
- B. 资产减少，负债减少，股东权益增加
- C. 资产不变，负债增加，股东权益减少
- D. 资产不变，负债减少，股东权益增加

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入伙协议
- 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. 中国人李太白与朝鲜人张秋水因借款合同一案诉至法院,原告李太白要求法院判决张秋水偿还借款本金5万元及利息5000元。法院组成合议庭审理本案。在诉讼中的下列说法错误的是:()

- A. 李太白和张秋水可以就管辖权问题进行辩论
- B. 李太白和张秋水享有平等的诉讼权利
- C. 李太白可以对书记员提出回避申请
- D. 人民陪审员的回避应当由审判长决定

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. 碧水公司与蓝天公司因建筑工程款发生纠纷,碧水公司诉至法院,一审法院于6月10日当庭宣判,于6月12日将判决书送达给碧水公司,于6月15日将判决书送达给蓝天公司,则碧水公司应当在何时提起上诉?()

- A. 6月25日之前
- B. 6月27日之前
- C. 6月30日之前
- D. 6月22日之前

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. 下列哪种情形可以缺席判决?()

- A. 甲诉乙借款合同一案,甲申请撤诉,法院予以准许
- B. 丙诉丁买卖合同一案,丁提起反诉后,丙申请撤诉,法院准许后,丙拒绝到庭参加诉讼

- C. 赵某诉王某侵权纠纷一案,法院以捎口信的方式通知王某,王某未到庭参加诉讼
- D. 朱某诉吴某无因管理一案中,在开庭审理时吴某突发疾病,紧急送往医院

40. 人民法院适用简易程序审理民事案件,要求案件事实清楚,对于“事实清楚”的认定标准不要求:()

- A. 当事人双方对争议的事实陈述基本一致
- B. 当事人对事实能提供可靠的证据
- C. 无须人民法院调查收集证据即可查明事实、分清是非

D. 当事人对于诉讼请求并无太大分歧

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. 关于期限的延长, 下列说法正确的是: ()

A. 举证期限可以再次延长, 但必须经过上级人民法院的批准

B. 涉外案件的当事人的上诉期为30日, 而且可以申请延长

C. 简易程序的审限原则上不得延长, 确有必要延长的, 经院长批准可以延长

D. 因正当理由耽误了期限, 可以向人民法院申请顺延期限

44. 费里德驾驶新款富康轿车经过双榆树豪华住宅区时, 突然有一花盆从楼上坠下, 当即将费里德驾驶的轿车前挡风玻璃砸碎, 费里德脸部也因此受伤。事后, 费里德经调查得知, 花盆是从某号楼1389室的窗台上坠落的。于是, 费里德即与该房主李湖海交涉赔偿事宜, 但李湖海不愿意赔偿。费里德遂诉诸法院。关于本案的举证责任的叙述, 正确的有: ()。

A. 本案实行举证责任倒置, 因此费里德对于本案不负任何证明责任

B. 李湖海应当证明他对于该侵权行为的发生没有过错

C. 费里德应当证明李湖海对于该侵权行为的发生有主观过错

D. 本案因果关系的证明责任属于李湖海

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. 以下不属于必要共同诉讼和普通共同诉讼的区别的是: ()

A. 在诉讼标的是有不同的要求

B. 必要共同诉讼是不可分的, 而普通共同诉讼是可分的

C. 在是否一定能够合并审理上有不同的要求

D. 必要共同诉讼中，一人的诉讼行为对其他共同诉讼人不发生效力；普通共同诉讼中，一人的诉讼行为经其他共同诉讼人承认后，可以对其他共同诉讼人发生效力

47. 居住在上海甲区的小学生张某的父母因车祸死亡，法院依照法律规定指定张某的外婆（居住在上海乙区）为监护人。两年后，张某的哥哥大学毕业在北京工作，户口也落在北京，此时他认为自己有监护能力，要求变更监护人为自己。外婆不同意，张某的哥哥遂诉至人民法院要求变更监护人。该案应当由哪个地方法院管辖？（ ）

- A. 上海甲区
- B. 上海乙区
- C. 北京
- D. 上海甲区、上海乙区、北京任何一个地方

48. 王某诉某电器公司出售假冒产品致人损害一案，某基层人民法院受理后，组成由审判员赵洋、王晓、人民陪审员陈伟的合议庭进行审理。王某听说陈伟是某电器公司的董事，遂对陈伟申请回避，则：（ ）

- A. 陈伟是人民陪审员，不适用回避制度
- B. 在人民法院做出回避决定前，陈伟无需暂停参与本案工作
- C. 如果需要采取紧急措施，即使陈伟被申请回避，也可以继续参与本案工作
- D. 陈伟的回避应当由审判长决定

49. 华声商店的经理王某在与江南音像出版公司工作人员就音像制品的质量问题进行交涉的过程中，因语言过于激烈导致争吵，王某不慎将货架上的音像制品碰落并踩坏一些，为音像制品的损害赔偿问题，双方发生争议，江南音像出版公司向人民法院起诉要求华声商店赔偿。在这一案件中，被损坏的录音带、录像带属于：（ ）

- A. 书证
- B. 物证
- C. 视听资料
- D. 鉴定结论

50. 以下哪个案件，法院可以适用独任制进行审理？（ ）

- A. 甲市 A 区人民法院审理的上级人民法院发回重审的案件
- B. 乙市 B 区人民法院按照审判监督程序审理的案件
- C. 丙市中级人民法院审理的当事人要求以简易程序审理的案件
- D. 丁市 D 区人民法院大山子法庭审理的赵某和李某离婚案件

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. 诉讼时效中止的法定事由有：（ ）

- A. 不可抗力
- B. 义务人同意履行义务
- C. 权利人死亡尚未找到法定继承人
- D. 权利人丧失民事行为能力，又无法定代理人

52. 依我国《物权法》的规定，下面说法正确的是：（ ）

- A. 土地承包经营权自土地承包经营权合同生效时设立
- B. 船舶物权的设立，必须登记
- C. 因继承或者受遗赠取得物权的，自继承或者受遗赠开始时发生法律效力
- D. 因拆除房屋消灭物权的，自登记时物权消灭

53. 依我国物权法的规定（ ）

- A. 经过登记的机动车的物权变动，可以对抗善意第三人
- B. 未经登记的土地承包经营权的变动，不得对抗善意第三人
- C. 个体工商户抵押现有以及将有的生产设备的，应当办理登记；未经登记的，不得对抗善意第三人
- D. 农业生产者以现有的以及将有的半成品抵押的，可以不进行登记

54. 王某盖房，雇佣于某挖地基。一日，于某挖到一只古瓷瓶，挖出后上交有关部门。后经文物鉴定机关鉴定，该瓷瓶属国家一级文物。王某认为该瓷瓶系在自己的宅基地下挖出，故瓷瓶应归自己所有。于某则认为，该瓷瓶系埋藏在地下的，是自己挖出的，应归自己所有。双方争执不下，后经第三人协商，双方达成书面协议：瓷瓶归王某、于某共同所有，因瓷瓶不能分割，于某将自己拥有的份额转让给王某，王某须在一个月内向于某支付转让款5万元。到期后，王某未支付转让款，于某诉至法院，要求王某按照协议约定支付转让款5万元。下列有关本案的说法，正确的有：（ ）

- A. 瓷瓶埋藏于地下，为于某所挖得，此物系所有人不明的埋藏物
- B. 瓷瓶虽然埋藏于地下，但因为王某雇佣于某挖地基，所以王某应该是发现人，王某可以无条件取得该埋藏物
- C. 由于瓷瓶经鉴定为国家一级文物，按照有关法律，国家一级文物属于具有重大艺术、历史价值的文物，其所有权应属于国家，故瓷瓶的所有权属于国家
- D. 瓷瓶所有权属于国家，王某、于某均不享有所有权，双方共有也就没有法律依据，据此，双方达成的共有协议，系属无权处分行为，该协议无效，由于协议无效，瓷瓶归国家，王某也不承担支付5万元对价的义务

55. 1998年4月刁某等三人到某市国际旅行社办了旅游护照，以旅行社旅游组团的名义，到俄罗斯做生意，雇原告米某之夫白某开车。5月回国途中在俄罗斯遭蒙面持枪的歹徒抢劫，争斗中白某中弹死亡。事后，市国际旅行社和市旅游局到米某家中进行慰问并许诺给予适当补偿，不但对白某的行为予以表扬，同时还给米某安排了工作，但经济补偿问题迟迟没有解决。米某遂向市人民法院起诉，称由于旅行社和旅游局没有按照有关法律规定的要求给白某等出国旅游人员办理旅游意外保险，致使原告得不到应有的经济补偿。为此请求法院判令被告赔偿出国旅游人身意外伤害保险金及子女抚养费和丧葬费30余万元。以下所述正确的是：（ ）

- A. 旅行社为白某办理护照，使其以旅游者的身份出境，就应依法为旅游者办理意外保险
- B. 对旅行社的不作为行为，旅行社应赔偿原告的实际损失而非仅赔偿保险金
- C. 在旅行社已与保险人为旅游者签订了保险合同的情况下，当然就要由保险人负责给付此保险金；但如果旅行社未与保险人为旅游者签订保险合同，这种不作为的行为就不仅由于违反行政法而产生行政责任，同时还会由于其使旅游者的合法民事权益受到损害而产生民

事责任

D. 对被告旅游局而言, 由于其属行政管理部门, 不承办旅游业务, 故不应承担民事赔偿责任

56. 1996 年 12 月 4 日, 大连港务局轮驳公司的拖轮为即将离泊中波公司的“李白”轮船进行拖带作业。拖轮水手李某按拖轮拖带作业铃声指示走到船的艏带缆桩前部, 俯身整理引缆绳做带缆工作准备。这时候, “李白”轮水手长等三人未认真观察拖轮船艏环境, 也没有向拖轮警示, 便擅自指挥轮船向拖轮船撇缆, 其胶制撇缆头击中刚站起身的李某头顶, 致使李某当即休克倒地。三个月后, 李某脑震荡病理改变, 出现表情呆板, 反应迟钝等症状。经鉴定李某患帕金森氏综合症, 属医疗期满后仍然不能脱离治疗者, 即医疗依赖。至起诉, 李某已支出医疗费、鉴定费等 2 万余元。李某 1996 年 12 月前平均月工资 1491 元, 1997 年 1 月起每月实得生活费 734 元, 每月减少 757 元收入, 至李某法定退休年龄, 将减少收入 80999 元, 医疗依赖药物费用每年 10950 元, 至 2015 年李某需支付 208050 元。后李某向大连海事院提起诉讼, 要求中波轮船公司进行赔偿。下面说法正确的是: ()

A. 李某为中波公司的“李白”号轮船拖带作业属于职务行为, 并没有违背作业习惯和规章制度, 故不能认为其具有民事过错

B. “李白”轮的水手长擅自行使指挥权, 虽未尽谨慎义务, 违章作业, 致使李某身体受到严重伤害, 但其违章行为与伤害后果之间不能判定存在必然的因果关系, 轮船公司因此也就不必依法承担全部的民事责任

C. 按照我国民法的公平原则, 侵权行为的赔偿责任应与受害人所受到的实际损失相符, 即侵权行为人应对其侵权行为给受害人造成的全部损失进行赔偿, 应按损失与赔偿相等的完全赔偿原则来确定侵权行为人的赔偿责任

D. 对于本案来说, 只赔偿生活补助费而不补偿工资对受害人李某来说是极不公平的。加害人具有雄厚的经济实力, 不会因赔偿李某工资收入而在经济上陷入困难, 而李某如果得不到工资收入损失赔偿, 其本人及依靠其抚养的人的生活将受到严重影响

57. 1997 年 8 月, 陈某、洪某先后购买了上下相邻的 2 层商品房和底层的商品营业用房。9 月份, 洪某在其所购买的营业房门上方与陈某住房窗台下方之间的外墙面上安装了店面招牌, 以至影响其楼上住户陈某在其外墙上安装空调, 双方因此发生纠纷。下面说法正确的是: ()

A. 建筑物区分所有权人的房屋及其利益有着最密切的联系, 故在法律上应承认洪某对营业房外墙的使用权是营业房产权的一个组成部分, 虽然外墙有其结构上的共有性与非独立性的特点, 但同时其具有利用或使用上的相对独立性, 故不构成侵权

B. 建筑物的各区分所有权人都只能享有支配自己商品房外墙的使用权, 而不能随便侵犯他人的房屋外墙面的使用权。本案洪某为自己营业上的宣传需要而悬挂店面招牌, 就只能在自己专门使用的外墙面范围内悬挂, 未经他人许可而超出此部分即为侵权

C. 由于洪某的行为妨碍了陈某对其外墙的使用权, 因此陈某有权请求排除妨碍

D. 在排除妨碍的物权请求权行使时, 不仅所有人、而且对该物享有他物权的人也可请求排除妨碍。但如果妨碍行为具有合法正当的理由, 受害人不得主张排除妨碍

58. 朱元之子朱璋住宿在合兴饭店, 恰逢一伙歹徒抢劫该饭店, 朱璋闻声下楼与歹徒搏斗受伤死亡。后该饭店合伙人吴春、廖凡给付朱元 2000 元和 990 元医疗费和丧葬费。该案

尚未侦破。朱元诉称：朱璋是为保护和兴饭店利益而亡，他的家庭因此而失去了主要劳动力，造成生活困难，要求吴廖二人赔偿2万元。下面说法正确的是：（ ）

A. 朱璋行为是见义勇为，作为受益人吴、廖二人虽对其善后处理作了一定补偿，但因朱璋之死造成朱家生活困难，给予其一定的生活困难补助是应该的

B. 吴、廖二人因为朱璋的行为而受益，那么对朱家因该行为所受损害自然也就应负赔偿责任。这是无因管理中受益人对无因管理人应负的法定责任，是受益人的民事责任的一种

C. 不论是基于合同，或是基于其他原因，凡为了自己的利益才使该他人从事特定活动的，而又正是此种活动本身所带的危险性，才造成了某种损害结果的发生，因此而获得利益之人就必须承担相应的民事责任

D. 如果是依委任人的指示而处理事务的话，不论其结果是否对委任人有利，受任人都可以享有损害赔偿请求权。即使损害的发生是由于可归责于受任人的事由而引起的、且是那些与事务本身并非密不可分的危险所引起的

59. 根据我国有关司法解释，以下情形，自然人死亡后，其近亲属因下列哪种侵权行为遭受精神痛苦，向人民法院起诉请求赔偿精神损害的，人民法院应当依法予以受理？（ ）

A. 以侮辱、诽谤、贬损、丑化或者违反社会公共利益、社会公德的其他方式，侵害死者姓名、肖像、名誉、荣誉

B. 非法披露、利用死者隐私，或者以违反社会公共利益、社会公德的其他方式侵害死者隐私

C. 非法利用、损害遗体、遗骨

D. 以违反社会公共利益、社会公德的其他方式侵害遗体、遗骨

60. 下列案件，哪些可以适用返还原物？（ ）

A. 张某借了王某的手表并把它卖给刘某，刘某以为是张某自己的手表而买之，王某要求刘某返还

B. 宋某偷了李某的金项链送给女友王某，王某在不知情的情况下收下，李某要求王某返还

C. 贺某借给宋某一支金笔，宋某谎称丢失，贺某要求宋某返还

D. 赵某向钱某购羊两只，钱某将羊交付赵某后，赵又将羊卖给孙某，赵某得款后迟迟不付钱某的羊款，钱无奈要求赵某返还两只羊

61. 甲、乙、丙、丁分别购买了某住宅楼（共四层）的一至四层住宅，并各自办理了房产证。下列哪些说法是正确的？（ ）

A. 甲、乙、丙、丁有权分享该住宅楼的外墙广告收入

B. 一层住户甲对三、四层间楼板不享有民事权利

C. 若甲出卖其住宅，乙、丙、丁不享有优先购买权

D. 如四层住户丁欲在楼顶建一花圃，须得到甲、乙、丙同意

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. 下列关于商主体的概念在外延上有重叠的是：（ ）

A. 全民所有制企业与国有独资公司

B. 中外合资企业与有限责任公司

C. 私营企业与合伙企业

D. 个体工商户与个人独资企业

65. 发生下列情形时，天河航空有限责任公司应当向公司登记机构办理变更登记手续：（ ）

A. 天河航空有限责任公司投资设立子公司天云航空食品有限责任公司

B. 天河航空有限责任公司的住所迁移

C. 天河航空有限责任公司原总经理李棣之因空难死亡，原副经理易磊任总经理

D. 天河航空有限责任公司因增加股东，注册资本从1亿元增至1.5亿元

66. 下面关于公司人格否认制度的正确的论述是：（ ）

A. 公司人格否认通过公司注销登记完成

B. 在2005年10月《公司法》修改之前，我国实践中已存在公司人格否认制度

C. 公司人格否认须具备股东出资不实和逃避债务两项要件

D. 公司人格否认制度在英美国家也称为“揭开（或刺破）公司面纱”

67. 在下列合同中，合同法律关系的客体是企业的有：（ ）

A. 企业承包经营合同

B. 动产浮动抵押合同

C. 营业转让合同

D. 公司股权转让合同

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

69. 甲企业开办的乙有限公司已经领取了企业法人营业执照, 其实际投入的资金虽与注册资金不符, 但达到了中华人民共和国有关企业法人登记管理相关法规规定的数额, 并且具备了企业法人其他条件, 下面说法正确的是: ()

A. 应当认定其具备法人资格

B. 不应当认定其具有法人资格

C. 如果乙企业被撤销或者歇业, 其财产不足以清偿债务, 甲应当在该企业实际投入的自有资金与注册资金差额范围内承担民事责任

D. 如果乙企业被撤销或者歇业, 其财产不足以清偿债务, 甲不应当承担民事责任

70. 2000年10月8日康为实业发展有限责任公司与凯云对外贸易服务公司签定废钢轨购销协议, 合同价款是320万元。根据合同, 凯云对外贸易服务公司向康为实业发展有限责任公司交付一张320万元的银行承兑汇票, 付款人为中国工商银行天津市分行(以下简称银行), 11月1日康为实业发展有限责任公司提示承兑, 银行经办人以为出票人在银行有足额存款, 即在承兑人栏中盖章承兑, 之后, 发现出票人在银行无存款, 银行即以重大误解为由, 书面通知康为实业发展有限责任公司撤销承兑。康为实业发展有限责任公司未予理喻, 于12月6日将汇票背书转让给天鸟羽装修有限公司还其装修款。12月23日天鸟羽装修有限公司因还材料款而将此汇票转让给厚珏装饰有限公司, 但在背书时, 背书人栏内签署了经办人张某姓名, 未盖单位公章。此案中, 下列当事人应承担票据责任: ()

A. 凯云对外贸易服务公司

B. 康为实业发展有限责任公司

C. 中国工商银行天津市分行

D. 天鸟羽装修有限公司及其经办人张某

71. 某公司的一注册商标系画家卢某创作的绘画作品。某公司申请该商标注册时未经卢某的许可。现卢某认为其著作权受到侵害, 与某公司进行交涉。卢某对于此事可采取的正确做法有哪些? ()

A. 向某公司所在地法院提起著作权侵权之诉

B. 请求商标评审委员会裁定撤销某公司的注册商标

C. 如对法院判决不服可以上诉, 但对商标评审委员会的裁定只能服从

D. 采取许可方式使某公司继续使用该注册商标, 但某公司应赔偿损失或支付报酬

72. 下列关于著作权的说法不正确的是: ()

A. 小红现年11周岁, 其才华出众, 创作的一幅奔马图获国家书画展一等奖。但是, 由于小红属于未成年人, 因而, 对这幅画她不享有著作权

B. 某教授应出版社的要求编写2004年的司法考试教材。他于2003年12月底完成初稿, 并在春节期间作了修改, 于2004年3月最后定稿, 并于4月出版。则该教授于出版之日起享有著作权

C. 美国人麦克于2003年6月5日在美国发表了其自传体小说, 又于7月2日在中国出版, 其著作权受保护的时间应从2003年6月5日开始计算

D. 电影作品的著作权由导演享有, 制片人、摄影、作词等作者享有署名权和取得报酬权

73. 甲公司委托乙公司研制开发某产品, 开发成功后, 乙公司想申请专利, 但不知是否