

2009

国家司法考试新航向系列

考点热身很重要，七年的经验积累与命题效果考验，深值信赖——李建伟

考点覆盖分布均匀，命题难度科学合理，重点把握精准，预测大胆而有新意——袁登明

发轫于一线教学经验，厚积薄发，名师口碑——邹建章

传承中不断创新，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

试卷三 民商事法律制度



李建伟 袁登明 邹建章 杨长庚 等编著

试 卷 三

(A 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. 在下列情形中, 当事人乙所行使的权利属于行使抗辩权的是: ()

- A. 甲向乙请求返还 200 元钱, 乙以从未欠甲钱为由予以拒绝, 经查, 乙所言属实
- B. 甲向乙请求返还 200 元钱, 乙以甲之债权已过诉讼时效为由予以拒绝
- C. 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
- D. 甲因货物买卖享有对乙的金钱债权 200 元, 乙因劳务而对甲享有 200 元的报酬请求权, 双方债务均已届清偿期, 甲向乙主张给付, 乙则称双方债务抵销

2. 2002 年 5 月 16 日, 甲某乘飞机到国外出差, 途中飞机坠毁, 甲某生死不明。2004 年 6 月, 甲某的妻子乙某向法院申请宣告甲某死亡。在此之前, 甲某欠丙某债务 2 万元, 甲某有个人财产价值 10 万元。2004 年 10 月 20 日, 法院判决宣告甲某死亡, 那么, 下列表述错误的是哪一个? ()

- A. 甲某的死亡日期为 2004 年 10 月 20 日
- B. 2004 年 10 月 20 日后, 继承开始
- C. 甲某的债务消灭, 其继承人可以继承甲某的全部财产, 而不需要偿还甲某的债务
- D. 甲某的继承人可以继承甲某的 8 万元的个人财产

3. 贾国仁、贾国满兄弟二人合伙经营汽车运输, 雇司机开车, 兄弟二人轮流领车运输。时值贾国满领车拉白灰, 当其指挥一辆挂斗车倒车时, 由于路滑, 刹车后汽车仍向后滑动, 贾国满被挤身亡。下列说法正确的是: ()

- A. 贾国仁作为合伙人, 应依据合伙协议承担侵权责任
- B. 贾国仁应承担违约责任
- C. 贾国仁应以雇主身份, 承担雇主责任
- D. 贾国仁不承担任何责任

4. 下列民事行为中, 属于部分无效的民事行为的是: ()

- A. 甲 (18 周岁) 将自己价值 1000 元的 MP3 播放器与乙 (21 周岁) 的一套价值 2400 元的丛书进行交换
- B. 甲与乙签订了一份标价 20 万元的买卖合同, 合同中约定定金为 5 万元
- C. 甲欲将自己的 5 万元赠与乙, 但担心家人反对, 就编造了 5 万元的买卖合同, 实施了名为买卖、实为赠与的行为
- D. 甲公司与乙公司订立了一份名为联营、实为借贷的合同



5. 张甲、张乙、张丙祖孙三人各出资 20000 元、30000 元、25000 元修建了一栋三层小楼。建楼前三人约定建成后张甲、张乙、张丙分别住一楼、二楼、三楼，但对所有权的归属未明确约定。楼房建成后，因对楼房的所有权归属发生争议，如果三人不能协商解决，该楼房的所有权应怎样处理？（ ）

- A. 推定三人共同共有
- B. 推定三人按份共有
- C. 推定三人区分所有
- D. 认定张甲拥有所有权，张乙、张丙拥有使用权

6. 甲公司有一栋楼价值 100 万元，两年前欠乙 100 万元，一年前欠丙 100 万元，半年前欠丁 100 万元，但甲丁签订了一份以甲仅有的楼房抵押的合同，并办理了登记。下列有关说法不正确的是：（ ）

- A. 丁就该楼房售卖款享有优先受偿权
- B. 乙丙只能就该楼房的售卖款清偿丁后的剩余部分按照债权比例分配
- C. 乙丙可以以该楼房抵押侵害自己债权为由主张该楼房抵押无效
- D. 乙的债权与丙的债权的实现顺序相同

7. 甲到乙超市购物，将内装手提电脑的包放入超市自助存包处，该寄存处贴有醒目说明：“贵重物品请勿寄存”“如寄存物品丢失，一律赔偿 10 元。”甲购物返回后，发现包已丢失，于是找到超市理论，超市只同意赔偿 10 元，为此与甲发生纠纷。下列说法正确的是：（ ）

- A. 该条款有效，超市应赔偿甲 10 元
- B. 该条款无效，超市应按实际价值赔偿
- C. 该条款可撤销，超市应按实际价值赔偿
- D. 超市存在重大过错，应按实际价值赔偿

8. 甲与乙于 6 月 1 日签订赠与合同，甲将其在郊区的一栋小楼赠与乙，双方于同年 8 月 1 日就该小楼办理了有关登记手续，并于同年 10 月 1 日将该小楼交付给乙。10 月 3 日，乙因联系业务外出，临行前甲向其借了小楼钥匙说要邀请朋友一起在院内烧烤、喝酒，几个人喝到兴起就说去 KTV 唱歌，于是甲驾车带朋友们离开，忘记熄灭烧烤的篝火，导致小楼被烧毁。对此，下列说法正确的是：（ ）

- A. 由于不动产的赠与应办理登记手续，所以该合同于 8 月 1 日办理了有关登记手续后成立
- B. 由于甲的重大过失致使赠与财产毁损灭失，甲应负赔偿责任
- C. 该合同于 8 月 1 日成立并生效，但由于甲是将小楼无偿赠与给乙，所以小楼被烧毁也没有损害乙的利益，该赠与合同自动失效
- D. 该合同于 6 月 1 日即成立生效，但由于甲是将小楼无偿赠与给乙，所以小楼被烧毁也没有损害乙的利益，该赠与合同自动失效

9. 甲公司职工驾车外出办事，将车停在人行道非机动车位上，返回时发现车已经被乙公司拖走，遂赶到乙公司，乙公司要求其支付拖车费和停车费 160 元后，才让其将车取回。经查，乙公司是专门负责拖车业务的公司，上述费用系以乙公司名义开具发票。当日，乙公司发现该车所停位置不恰当，便自行决定将该车拖回。甲公司得知缘由后与乙公司发生纠

纷。下列说法正确的是: ()

- A. 甲公司与乙公司形成事实合同关系, 甲公司应支付该费用
- B. 乙公司形成不当得利, 应返回上述费用
- C. 乙公司构成无因管理, 甲公司应支付费用
- D. 乙公司是执法行为, 甲公司应支付上述费用

10. 孙成龙与王成虎签订买卖合同, 孙成龙为出卖人, 王成虎为买受人, 合同总价款 200 万元, 王成虎支付定金 50 万元。后孙成龙只如期供应给王成虎一半数量的货物, 剩余部分无力供应。王成虎要求孙成龙双倍返还定金 100 万元, 孙成龙不同意, 双方发生纠纷。对此, 下列表述中, 正确的是: ()

- A. 本案中, 定金条款合法有效, 孙成龙应支付其 100 万元
- B. 本案中, 定金条款无效, 因为定金数额不符合法律规定, 王成虎只能主张损害赔偿
责任
- C. 本案中, 定金条款部分无效, 40 万元部分有效, 超过 40 万元的部分不具有定金效力, 王成虎有权主张孙成龙双倍返还定金 80 万元
- D. 本案中, 定金条款部分无效, 40 万元部分有效, 但王成虎仅有权主张孙成龙返还定金 40 万元, 另返还其余的 30 万元

11. 某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

12. 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

13. 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

14. 天天纺织厂为了扩大生产规模而欲向银行贷款 200 万元购买生产线。银行要求天天纺织厂提供担保，考虑到该纺织厂所拥有的注册商标具有较高知名度，双方遂协商以该注册商标专用权中的财产权出质，双方并签订了书面质押合同，但未进行登记。3 个月后，邻县的另一家花园纺织厂找到天天纺织厂，提出使用其注册商标并支付相应的使用费。天天纺织厂在经审查花园纺织厂符合相应标准后，与花园纺织厂签订了商标权许可使用合同。银行在得知这一情况后，认为天天纺织厂的许可行为侵犯了自己的质权，双方遂发生纠纷。关于本案，下列说法正确的是：（ ）

- A. 质押合同未生效，许可合同有效
- B. 质押合同已生效，许可合同无效
- C. 质押合同未生效，许可合同无效
- D. 质押合同已生效，许可合同有效

15. 沈老是某市画协的成员，于 2002 年 5 月 31 日完成了一幅长达 10 米的描绘三峡风光的画卷。沈老于 2004 年 4 月 5 日病故。关于沈老的此幅画卷，下列说法中符合《著作权法》规定的是：（ ）

- A. 该画卷的发表权、署名权、修改权、保护作品完整权的保护期不受限制
- B. 沈老对该画卷的著作权转移给其继承人
- C. 若沈老生前一直未发表该作品，且未明确表示不发表该作品，则作品的发表权应由其继承人或者受遗赠人来行使
- D. 对该画卷的展览权终止于 2054 年 4 月 5 日

16. 甲公司在其一种商品上使用的商标，用了漫画家杨某的一幅漫画的图案，既没有征得杨某的同意，又未向其支付报酬。2003 年 5 月 12 日，甲公司就该商品的商标向商标局提出注册申请。2003 年 5 月 30 日，商标局经初步审定后，公告该商标。至 2003 年 8 月 30 日，无人提出异议，商标局遂于 2003 年 9 月 1 日核准注册，发给甲公司以商标注册证，并予以公告。以下说法正确的是：（ ）

- A. 商标局的注册程序违反了《商标法》的规定
- B. 若商标局驳回甲公司的申请，不予公告其商标并书面通知甲公司，甲公司可自收到通知之日起 15 日内向商标评审委员会申请复审
- C. 甲公司对前项商标评审委员会的决定不服的，可以自收到通知之日起 15 日内向人民法院起诉
- D. 杨某可以自商标注册之日起 3 年内，请求商标评审委员会裁定撤销该注册商标

17. 某研究所拥有以下科研成果，可以申请专利的是哪个？（ ）

- A. 一种骨病矫正治疗仪
- B. 甲型 H1N1 的治疗方法
- C. 某平面印刷品的图案、色彩结合作出的主要起标识作用的设计
- D. 技术成果奖励和提成方法

18. 某日清晨, 甲出门遛狗。甲的狗看见马路对面草坪上乙的小狗, 即挣脱甲向马路对面冲去, 却不料在路中央被汽车当场撞死。经查, 汽车司机丙正常行驶, 车况良好, 当时发现甲的狗时急忙刹车, 仍然没有能够避免将狗撞死。同时, 丙免费搭载了单位同事丁, 因紧急刹车造成丁轻伤, 花去医疗费 3000 元。对于甲的狗被撞死以及丁受伤的损失, 以下说法正确的是: ()

- A. 甲可以要求丙赔偿狗的损失, 因为狗是丙撞死的
- B. 丁可以要求丙承担违约责任
- C. 丁可以向丙提起侵权之诉, 要求丙赔偿 3000 元医疗费
- D. 甲应当对丁的损失承担无过错责任

19. 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, 甲的试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

20. 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的, 不可以向人民法院起诉请求赔偿精神损害? ()

- A. 甲为乙的仇敌, 在乙死后不久便四处张贴大字报称“乙的死是作孽太多的缘故, 是报应, 快哉快哉!”
- B. 甲偷盗死者乙的遗体并出售器官牟利
- C. 著名小说家甲将死者乙生前告诉的隐私写入自己创作的长篇小说中, 但隐去死者姓名

D. 某殡仪馆因工作疏忽提前焚烧了即将举行追悼会的死者甲的遗体, 无奈只有以死者乙的遗体冒充, 追悼会举行过程中此事为甲的家属发现

21. 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

22. 尹某 (男) 与王某 (女) 于 1999 年 6 月结婚。2001 年 8 月, 尹某欲与王某离婚, 尹某在下列哪种情况下不可以提出离婚, 或有关部门不应准许离婚? ()

- A. 两人是表兄妹关系

B. 双方自愿达成离婚协议的

C. 王某于2000年10月怀孕,但于2000年12月未经尹某同意中止妊娠

D. 王某实施家庭暴力,尹某在其中也有重大过错的,经法院调解不成

23. 以下关于代位继承的说法,不正确的是:()

A. 被代位继承人必须是被继承人的子女,并且先于被继承人死亡或宣告死亡

B. 代位继承人只限于被继承人子女的晚辈直系血亲,而且没有辈数的限制

C. 代位继承人只能继承被代位继承人应得的继承份额

D. 代位继承不仅适用于法定继承而且适用于遗嘱继承

24. 吴女与丈夫刘某依法判决离婚,根据离婚判决书,2周岁的孩子刘甲由吴女抚养,刘某每月支付抚养费500元,直至孩子刘甲成年为止。离婚1年之后,吴女带着儿子刘甲与王男再婚。王男是张某与李某夫妇的养子,养父去世得早,便一直与养母相依为命。由于王男努力发奋,不仅完成了大学学业,在大学毕业几年后还成立了自己的公司,与养母过着幸福的生活。而在和吴女结婚之后,王男又主动提出愿意承担刘甲的抚养教育等费用。吴女和王男结婚后不久又有了他们自己的女儿王乙。王男将刘甲视为自己的孩子一样,同等对待抚养教育刘甲和王乙。直到两个孩子成年,并独立生活。天有不测风云,因经营公司业务,长期操心劳累过度,不到50岁,王男病亡。王男死亡时,只有配偶、两个孩子刘甲和王乙,还有一个养母。王男生前没有遗嘱,却留下了大笔的遗产,但就刘甲能否继承王男的遗产发生了争议。以下说法正确的是:()

A. 甲说,刘甲有继承王男遗产的权利

B. 乙说,刘甲只有被王男收养才有权继承王男的遗产

C. 丙说,如果吴女在王男死亡前与王男已经离婚,刘甲则无权继承王男的遗产;否则,刘甲就有权继承王男的遗产

D. 丁说,如果刘甲已经成年,则无权继承王男的遗产;否则,应有权继承王男的遗产

25. 某股份有限公司去年发行了债券,现在准备将该债券上市,下列不属于《证券法》所规定的债券上市的条件的是:()

A. 该债券的期限在1年以上

B. 该债券实际发行额不少于人民币5000万元

C. 公司申请其债券上市时仍符合法定的公司债券发行条件

D. 持有该债券面值达人民币1000元以上的投资者人数不少于1000人

26. 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手之一存在票据法上的抗辩事由,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

27. 破产企业隐匿、私分或者无偿转让财产的,将产生哪种法律后果?()

A. 如发生在人民法院受理破产案件前6个月的期间内,无效

B. 如发生在人民法院受理破产案件前6个月至破产宣告之日的期间内,无效

C. 自破产程序终结之日起 1 年内被查出, 由人民法院追回财产, 依破产法有关规定清偿

D. 自破产程序终结之日起 2 年内被查出, 由人民法院追回财产, 依破产法有关规定清偿

28. 以下关于股份有限公司监事会的说法, 正确的是: ()

A. 监事会的职工代表比例不得低于 1/3

B. 监事会主席由全体监事过半数选举产生, 监事会主席可以指定副主席

C. 监事的任期由公司章程规定, 但每届最长不得超过 3 年

D. 单独或者合计持有公司 10% 以上股份的股东可以请求召开监事会

29. 某有限责任公司共有甲、乙、丙、丁四名股东, 现甲欲向非股东戊转让其股权, 根据《公司法》的规定, 下列说法哪个是正确的? ()

A. 甲应当一次全部转让其股权

B. 需要得到乙、丙、丁中任意两人同意

C. 甲可以采用书面形式也可以采用口头形式向其他股东征求意见

D. 变更戊成为新股东的章程修改需要经过股东会的同意

30. 郑、李、秦、肖四人为宏兴有限责任公司的股东。四人享有同样的股权, 在公司经营过程中, 下列表述中不符合《公司法》关于股东权规定的是: ()

A. 郑某无权要求董事会取消风险投资项目的决议

B. 李某要求董事会定期向股东报告公司的生产进度

C. 秦某主张自己享有提议召开临时股东会的权利

D. 肖某认为董事长同业竞争损害了宏兴公司的利益, 如果公司不起诉, 他有向法院起诉的权利

31. 陈某以其 8 岁的儿子陈东为被保险人投了一份 5 年期的人身保险, 指定受益人为其妻子李某, 合同履行两年后陈某与李某离婚, 陈东由父亲陈某抚养。后陈东被陈某的表弟余某收养, 不久陈东患病住院, 由于医院的重大失误, 致使陈东手术后落下终身残疾。依照保险法, 下列有关保险金给付的说法正确的是: ()

A. 保险公司应向李某支付保险金, 并且不得向医院追偿

B. 保险公司支付保险金后, 陈东不得向医院再行索赔

C. 若陈某应当于 2004 年 10 月 1 日支付当年保险费, 但直至 2006 年 10 月 1 日仍未再交保险费, 则保险公司有权解除合同

D. 若陈东不幸死亡, 由于李某与陈某已经离婚, 陈某也丧失了保险利益, 则保险金应归收养人余某所有

32. 田园有限公司因不能清偿到期债务并且明显缺乏清偿能力, 于 10 月 10 日向人民法院申请破产。法院受理后, 指定了管理人, 于 10 月 13 日在报纸上刊登公告, 要求该公司的债权人申报债权, 期限为 2 个月, 并定于 12 月 17 日召开第一次债权人会议。对于本案, 以下哪个说法是正确的? ()

A. 本案中第一次债权人会议召开时间不合法

B. 本案中管理人成立的时间不合法

C. 本案中债权申报的期限不合法



D. 本案中田园公司可以自己提出重整申请

33. 甲、乙签订房屋买卖合同,在房屋过户之前,甲又把房屋卖给了丙。乙起诉甲,要求甲履行房屋买卖合同。在诉讼中,乙放弃要求甲履行房屋买卖合同的请求,但是请求法院判令甲支付违约金。下列哪种说法是正确的?()

- A. 乙的主张是诉讼标的的变更
- B. 乙的主张是诉讼请求的变更
- C. 乙的主张是诉的理由的变更
- D. 乙的主张是原因事实的变更

34. 下列哪项法律关系是民事诉讼法律关系?()

- A. 原告与其代理人之间的法律关系
- B. 证人与被告之间的法律关系
- C. 原告律师与被告律师之间的法律关系
- D. 人民法院与指定的鉴定人之间的法律关系

35. 林某(女)与李某(男)二人于1995年在A市甲区登记结婚,婚后二人一直居住在B市乙区。2000年李某在C市盗窃被公安机关抓获,C市丙区人民法院于同年12月以盗窃罪判处李某有期徒刑3年。判决生效后李某被关押在位于C市丁区的监狱。2002年2月,林某拟向法院起诉离婚,请问下列哪个法院对本案有管辖权?()

- A. A市甲区法院
- B. B市乙区法院
- C. C市丙区法院
- D. C市丁区法院

36. 老王户籍所在地为A县,于2005年5月搬往B县。其于2006年1月向A县人民法院提起诉讼,向其三个儿子王一、王二、王三追索赡养费。王一、王二、王三分别居住在不同的县城。关于此案的管辖法院,下述说法正确的是:()。

- A. 可以由老王户籍所在地A县人民法院管辖
- B. 只能由老王户籍所在地A县人民法院管辖
- C. 只能由王一、王二、王三所在的法院管辖
- D. 应由老王的经常居住地B县人民法院管辖

37. 甲、乙离婚一案经法院判决准许离婚,并在判决中对家庭财产进行了分割处理,在法定期限内二人均未上诉。半年后,乙才发现甲隐藏了部分财产,在诉讼过程中双方未提及,法院判决也未涉及。乙如欲分割这部分财产,应怎么办?()

- A. 上诉
- B. 申诉
- C. 申请再审
- D. 另行起诉

38. 张三居住于A市,系80岁老人,向其儿子追讨赡养费,其三个儿子分别居住于B、C、D市。张三起诉后,以下情形中,法院不直接适用先予执行的是:()

- A. 该先予执行是B市法院进行的
- B. 法院依职权采取了先予执行措施

- C. 张三申请先予执行, 没有提供担保
- D. 法院必须经过开庭审理程序才能进行先予执行

39. 甲有一块玉石, 以 1000 元的价格与乙签订了买卖合同, 但没有交付。丙听说甲有一块玉石要出售后, 赶紧与甲联系, 愿意出 2000 元购买, 甲将玉石卖给丙, 并实际交付给丙。乙闻讯遂要求甲赔偿损失, 甲不允, 乙遂以甲为被告诉之法院。则: ()

- A. 法院可以通知丙作为第三人参加诉讼
- B. 如果乙申请, 法院可以通知丙作为第三人参加诉讼
- C. 如果甲申请, 法院可以通知丙作为第三人参加诉讼
- D. 法院不能通知丙作为第三人参加诉讼

40. 下列有关调查取证的说法正确的是: ()

- A. 对于损害国家利益的事实, 法院可以依职权主动调查取证
- B. 涉及国家秘密的材料, 法院应当依职权主动调取证据
- C. 当事人及其诉讼代理人申请法院调查取证的, 应当在举证期限届满前 7 日内提出
- D. 当事人及其诉讼代理人申请法院调查取证被通知不予准许的, 可以向被申请法院的上一级法院申请复议

41. 赵某是宝马汽车销售代理商。某日, 陈某到赵某处表示愿意购买一辆最新款的跑车, 赵某立即表示同意, 双方签订了合同。约定陈某付完首付后余款在 2 年内付清。3 个月 after, 陈某只付了首付, 没有按时付款。赵某遂向法院起诉要求陈某承担违约责任。在审理过程中, 陈某的妻子来到法院称李某有精神病, 无法对自己的行为负责。同时陈某的妻子向法院申请宣告陈某为无民事行为能力人。对陈某妻子的申请, 法院应如何处理? ()

- A. 应让陈某的妻子代理陈某正在进行的诉讼
- B. 应对陈某作法医鉴定, 如果陈某被确定有精神病, 法院应当判决陈某为限制民事行为能力人, 同时宣告合同无效
- C. 陈某的妻子不是本案当事人, 其主张不应采纳
- D. 应中止诉讼, 由陈某的妻子另行提起确认陈某是无民事行为能力人的特别程序

42. 张某是天化公司的股东, 他发现董事会的决议违反公司章程的规定, 将给公司造成损失, 情况十分紧急, 如果不马上提起诉讼的话将会使公司遭受巨大的损失, 于是他向法院提起了诉讼, 请问张某应如何提起诉讼? ()

- A. 以张某名义起诉公司
- B. 以张某名义起诉董事会
- C. 以公司名义起诉董事会
- D. 以股东会名义起诉董事会

43. 基层人民法院适用第一审普通程序审理的民事案件, 如果在审理过程中, 发现案件法律关系简单, 事实清楚, 那么: ()

- A. 当事人各方自愿选择适用简易程序, 经人民法院审查同意的, 可以适用简易程序进行审理
- B. 经当事人双方协议选择适用简易程序, 可以改为适用简易程序
- C. 审判组织可依职权直接改为适用简易程序
- D. 不能改为适用简易程序

44. 对下列哪种案件, 二审人民法院不可以采取书面审理方式迳行作出判决? ()

- A. 甲向法院起诉乙, 一审法院驳回了甲的起诉, 甲不服提起上诉
- B. 二审法院发现一审法院的判决事实清楚, 但是适用法律错误
- C. 被告在上诉时提交了其刚刚找到的合同原件
- D. 在一审中应当回避的人员没有回避

45. 旺达实业公司拖欠海韵电脑公司货款 10 万元, 海韵公司多次追讨无结果, 遂向人民法院申请支付令。法院受理后经过审查, 向旺达实业公司发布了支付令, 限期付款。旺达实业公司以书面形式提出原合同规定的价格不合理, 愿意付款 88000 元, 另外 12000 元希望免除。在这种情况下: ()

- A. 法院应当直接裁定终结督促程序
- B. 法院应进行必要的调查, 如合同确定的价格确实不合理, 裁定驳回债权人的申请, 支付令失效
- C. 督促程序继续进行
- D. 法院应询问债权人的意见, 如其同意债务人只支付 88000 元, 可将支付令数额改为 88000 元

46. 某省甲市检察院根据当事人王某的申请, 发现甲市中级人民法院作出的二审判决依据的主要事实不清。在此情况下, 下列说法错误的是: ()

- A. 甲市检察院应向甲市中级人民法院抗诉
- B. 甲市检察院应当提请上一级检察院抗诉
- C. 法院应当再审
- D. 法院应当通知检察院派员出庭参加再审

47. 2002 年 10 月 12 日, 甲与乙签订了借款协议, 乙向甲借款 20 万元, 定于 2003 年 10 月 12 日返还。协议书经公证处公证, 公证书上写明: 如果债务人不履行义务, 届时可申请强制执行。合同签订后, 甲如实履行了合同义务。但是 2003 年 10 月 12 日, 乙却没有还款。甲以乙未履行合同义务为由, 向法院申请执行。本案可由哪一个法院执行? ()

- A. 公证处所在地人民法院
- B. 乙住所地或者乙财产所在地人民法院
- C. 甲住所地人民法院
- D. 甲住所地或乙住所地人民法院

48. 甲诉乙侵权赔偿一案, 乙败诉。但判决生效后, 乙未如期履行判决。甲依法向法院申请执行。法院受理案件后, 查明乙本身是残疾人士, 丧失了劳动能力, 家中没有收入来源, 靠当地社会保障过日子, 也没有可供执行的财产。甲表示不撤回执行申请, 可以等一段时间再执行。在此情况下, 法院应如何处理甲的执行申请? ()

- A. 裁定驳回甲的申请
- B. 裁定中止执行
- C. 裁定终结执行
- D. 裁定不予执行

49. 红光公司和燕南公司就合同纠纷申请北京仲裁委员会仲裁。北京仲裁委员会依法作出裁决, 裁决燕南公司支付红光公司货款 200 万元。而红光公司急需该笔货款以保障公司的

正常运转。则下列说法中正确的是: ()

- A. 北京仲裁委员会可以移送人民法院执行
- B. 北京仲裁委员会可以作出先予执行的裁决, 移送人民法院执行
- C. 红光公司应当申请人民法院执行该裁决
- D. 人民法院可以依职权直接执行该裁决而无需红光公司的申请

50. 甲与乙在厦门签订涉外合同时约定, 凡是有争议就在北京仲裁。后来甲乙发生了合同纠纷, 甲申请仲裁, 乙提出仲裁协议无效, 应当向哪个法院申请? ()

- A. 厦门市中级人民法院或者甲住所地的中级人民法院
- B. 北京市中级人民法院
- C. 乙住所地的中级人民法院
- D. 北京的中级人法院或厦门中级人民法院

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 51~90 题, 每题 2 分, 共 80 分。

51. 下列关于法定代表人的表述, 哪些是不正确的? ()

- 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

52. 下列行为中属于能够发生私法效果的默示的意思表示的是: ()

- A. 甲无代理权, 却以乙的名义实施代理行为, 乙明知而不作否认表示
- B. 租期届满后, 当事人没有明确解除合同, 但承租人继续交付租金, 出租人继续收受租金
- C. 双方约定, 合同终止时, 由甲寄发传真告知乙, 如果乙收信后 1 个月内不作答复, 即视为双方合同终止。乙收信后在 1 个月内没有作答复
- D. 受赠人在知道受遗赠后 2 个月内没有作出接受或者放弃受遗赠的表示

53. 以下行为中, 构成无因管理的是: ()

- A. 甲错把乙的事务当成自己的事务而管理
- B. 甲的邻居乙家中失火, 甲恐殃及自己, 拿自己的灭火器救火
- C. 甲 (15 岁) 将昏倒于路旁的老人乙送回家中
- D. 甲不知其父的自行车系借自丙, 其父病故后, 将该车拿去修理

54. 张某发现自己的工资卡上多出 2 万元, 便将其中 1 万元借给郭某, 约定利息 500 元; 另外 1 万元投入股市。张某单位查账发现此事, 原因在于财务人员工作失误, 遂要求张某返还。经查, 张某借给郭某的 1 万元到期未还, 投入股市的 1 万元已获利 2000 元。下列哪些选项是不正确的? ()

- A. 张某应返还给单位 2 万元
- B. 张某应返还给单位 2.2 万元
- C. 张某应返还给单位 2.25 万元
- D. 张某应返还给单位 2 万元及其孳息

55. 以下物权的取得不以登记为生效条件的是：()

- A. 法院执行生效判决将甲公司的房屋进行拍卖，王某拍得了一栋房屋
- B. 张某在自己的土地上为李某设定抵押权
- C. 赵某在宅基地上盖了一栋房屋
- D. 孙某设立了一份遗嘱，孙某死亡后，孙某的孙子孙大鹏取得了孙某的房屋

56. 王某盖房，雇用于某挖地基。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，但因为王某雇用于某挖地基，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根据，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

57. 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，赵某又将羊卖给孙某，赵某得款后迟迟不付钱某的羊款，钱某无奈要求赵某返还两只羊

58. 甲将价值5万元的房屋一间作抵押向乙借款4万元。抵押期间，甲又将房屋出租给丙居住。因丙忘记关煤气，致使房屋着火，房屋贬值2万元。对此，下列说法错误的是：()

- A. 乙有权请求丙向其支付赔偿款1万元
- B. 乙有权请求甲提前还款
- C. 乙有权请求甲将房屋拍卖，并提存价款
- D. 乙有权请求甲将丙赔偿给其的2万元予以提存

59. 甲将一部MP3丢失，乙捡到后，见MP3款式不错，还挺新的，于是拿到自己经营的旧货商店里出卖，丙买下该MP3，两年后，丙在使用中被甲发现，随即要求丙返还，双方发生纠纷。对此案下列判断不正确的是：()

- A. 甲应协助丙从乙处要回所付价款

- B. 丙如果返还 MP3, 只能要求乙返还价款
- C. 丙如果返还 MP3, 则可以要求甲支付购买 MP3 的价款
- D. 丙已取得 MP3 的所有权, 无须返还

60. 甲向乙借款 5 万元, 并以一台机器作抵押, 但是未办理抵押登记。随后, 甲又将该机器质押给不知情的丙。丙在占有该机器期间, 将其交给丁修理, 因拖欠修理费而被丁留置。下列哪些说法是正确的? ()

- A. 乙优先于丙受偿
- B. 丙优先于丁受偿
- C. 丁优先于乙受偿
- D. 丙优先于乙受偿

61. 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

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. 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。米某遂以旅行社和旅游局为被告向市中级人民法院起诉, 称由于被告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

65. 2002年5月8日,王某骑车回家经过一工地时,掉入没有设置明显标志和采取安全措施的坑中,造成骨折。王某于同年6月10日找到建设项目的发包人和承包人要求赔偿,两单位相互推诿。同年6月13日,王某前往法院起诉,突遭台风袭击,中途返回。下列说法哪些是正确的?()

A. 本案诉讼时效期间于2003年6月10日届满

B. 王某6月13日的行为引起诉讼时效中断

C. 发包人应承担民事责任

D. 承包人应承担民事责任

66. 北京的甲公司书面授权其在上海的分公司乙公司,为上海的丙公司欠丁公司的20万元债务提供保证,结果乙公司和丁公司签订保证合同,担保了丙公司欠丁公司的30万元债务。则下列说法中不正确的是:()

A. 分公司不具有保证人的资格,该保证合同无效

B. 分公司签订保证合同得到了甲公司的授权,该保证合同有效

C. 对于该保证合同导致的非保证责任,若丁公司和甲公司有过错,则应根据其过错各自承担相应的民事责任

D. 对于该保证合同导致的非保证责任,若丁公司无过错,则由乙公司承担民事责任

67. 甲公司与乙公司签订了一份货物供应合同,约定乙公司于合同签订后1周内先支付合同价款的15%,即30万元;甲公司应于收到这笔预付款后,2个月内发货给乙公司,货到乙公司后,乙公司支付其余价款。乙公司依约支付给甲公司30万元预付款后,甲公司迟迟不发货,于是乙公司于合同约定的履行期届满之日催告甲公司自第二日起10日内履行债务。10日经过,甲公司仍然不履行。那么,下列表述错误的是:()

A. 乙公司无须通知甲公司,即可单方解除合同

B. 乙公司解除合同的,无权要求甲公司赔偿其遭受的损失

C. 乙公司解除合同的,甲公司应返还30万元预付款及其利息

D. 乙公司解除合同的,甲公司只能接受,不能提出异议

68. 甲乙为夫妻,甲因经商而暴富,遂秘密养起了情人。甲乙因此感情不和,为此引起纠纷。下列表述正确的是:()

A. 如甲起诉离婚,法院判决离婚,法院应支持乙向甲的损害赔偿请求

B. 如甲起诉离婚,法院判决不予离婚,法院也应支持乙向甲的损害赔偿请求

C. 如乙起诉离婚,法院判决离婚,法院应支持乙向甲的损害赔偿请求

D. 如乙不起诉离婚,但起诉损害赔偿,法院应支持乙向甲的损害赔偿请求

69. 时年72岁的吕某,没有继承人,现有房屋三间,存款3000元以及其他财产价值约

6000 元。为了安度晚年,吕某与其邻居何某签订了一份协议,约定何某承担其生养死葬的义务,死后其遗产全部留归何某。协议签订后的第一年,何某对吕某照顾得比较周到。第二年,何某突然不按照协议履行,吕某生病,何某也不管。吕某发现何某在忙药材收购和出售生意,于是主张解除协议。两年后,吕某因病去世,未留遗嘱。下列表述正确的有:

()

- A. 吕某的遗产应按照遗赠扶养协议全部归何某继承
- B. 何某没有正当理由不履行遗赠扶养协议,吕某有权解除协议
- C. 吕某解除了遗赠扶养协议,可以不补偿何某在协议签订后第 1 年为照顾他支付的费用

D. 何某不享有受遗赠的权利,吕某的遗产应当归集体组织或国家所有

70. 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

71. 关于我国《公司法》上的一人公司,下列说法正确的有: ()

A. 一个自然人可以分别设立一个一人有限责任公司与一个股份有限公司

B. 一人公司的注册资本必须在设立时一次缴足

C. 法人一人公司还可以设立自己的全资子公司

D. 第三人可以在公司营业执照中看得出来一个公司是自然人独资还是法人独资

72. 大地工艺品厂是古都旅游发展有限责任公司的小股东,依据《公司法》的规定,大地工艺品厂可以要求公司收购其股权而退出公司的情形有: ()

A. 其反对古都旅游发展有限责任公司与中旅集团股份公司合并

B. 其自身经营严重困难,迫切需要流动资金

C. 在古都旅游发展有限责任公司连续 8 年盈利而年年决议不分红的情况下,其投票反对新的不分红决议

D. 其反对古都旅游发展有限责任公司分立为古都旅游有限责任公司与古都餐饮有限责任公司

73. 《公司法》为保护债权人的利益,制定了一系列强制性的规则,下列各项中,哪些是这样的规则? ()

A. 股票发行价格可以按票面金额,也可以超过票面金额,但不得低于票面金额

B. 公司要减少注册资本的,应当自作出减资决议之日起 10 日内通知债权人,并于 30 日内在报纸上至少公告 3 次

C. 法定公积金的主要用途是公司有未弥补的亏损的先用于弥补亏损

D. 公司合并时,合并各方的债权、债务,应当由合并后存续的公司或者新设的公司承继



74. 某股份有限公司本次向社会公开发行股本 400 万股, 票面金额每股 10 元, 拟发行价格为每股 15 元, 下列对其程序说法正确的是: ()

- A. 参与核准股票发行申请的人员不得持有所核准的发行申请的股票
- B. 该次新股发行应当由承销团承销
- C. 为该次新股发行提供法律意见书的律师事务所在该股票承销期内和期满后 6 个月内, 不得买卖该种股票
- D. 某证券公司因包销购入该种股票售后剩余的股票占公司全部股份 6% 股份, 其卖出该股票时不受 6 个月时间限制

75. 依照《合伙企业法》的规定, 在下列哪些情形下合伙人可以经其他合伙人一致决议而被除名? ()

- A. 甲在执行事务中有贪污合伙企业财产的行为
- B. 乙尚有部分出资未缴付
- C. 丙个人丧失偿债能力
- D. 丁参加了另一同类营业的合伙组织

76. 凤林美服装加工厂(合伙企业)破产清算时, 其企业财产加上各合伙人的可执行财产, 共计有 5 万元现金和价值 15 万元的实物。其负债为: 职工工资 1 万元, 银行贷款 4 万元和其他债务 16 万元, 欠缴税款 6 万元。下列说法哪些不符合法律规定? ()

- A. 现金 5 万元, 先用于偿还职工工资 1 万元
- B. 偿还职工工资后余下的现金 4 万元, 偿还银行贷款
- C. A、B 项清偿后剩余债务未获清偿的部分, 由全体合伙人在今后 5 年内偿还。5 年届满, 若债权人没有提出主张, 则不再偿还
- D. A、B 项清偿后剩余的其他债务 16 万和所欠缴税款 6 万元, 以实物变现所得偿还

77. 以下各项中的请求权可以不通过破产程序清偿的是: ()

- A. 甲企业被宣告破产, 乙公司要求收回向甲企业出租的机器设备
- B. 甲企业与丙公司签订加工承揽合同, 丙公司向甲企业提供了原材料, 甲企业未开始加工即被宣告破产, 丙公司要求甲企业归还原材料
- C. 甲企业将办公楼作为抵押向丁银行借款, 办公楼失火被烧毁, 保险公司向甲企业支付了保险金, 甲企业被宣告破产, 丁银行要求甲企业用保险金还款
- D. 甲企业被宣告破产, 管理人聘用会计师对甲企业的财产进行评估作价, 要求甲企业支付会计师的报酬

78. 根据《保险法》的规定, 下列哪些以死亡为给付保险金条件的人身保险合同无效? ()

- A. 甲为其 12 岁的女儿投保
- B. 乙为其 10 岁的孙子投保
- C. 丙自作主张为其 20 岁正在读大学的儿子投保
- D. 20 岁的丁为自己投保, 后因抢劫他人被执行死刑

79. 甲签发一张以乙为收款人、丙为付款人的远期商业汇票, 乙请求丙对汇票承兑后加注“不得转让”字样, 将票据转让与丁, 丁再转让与戊, 戊请求付款因汇票到期遭到拒绝, 请问: 戊对下列哪些人不得进行追索? ()