



三公律博考研必读系列

中国政法大学

法学考研(2005~2012年)真题及解析

FAXUE KAOYAN (2005~2012NIAN)
ZHENTI JI JIEXI

三公律博法学教育中心◎编



中国政法大学出版社



三公律博考研必读系列

中国政法大学

法学考研(2005~2012年)真题及解析

FAXUE KAOYAN (2005~2012NIAN)
ZHENTI JI JIEXI

三公律博法学教育中心◎编



中国政法大学出版社

2012·北京

图书在版编目(CIP)数据

中国政法大学法学考研(2005~2012年)真题及解析 / 三公律博法学教育中心编. —北京: 中国政法大学出版社, 2012. 4

(三公律博考研必读系列)

ISBN 978-7-5620-4219-8

I. ①中… II. ①三… III. ①法律-研究生-入学考试-题解 IV. ① D9-44

中国版本图书馆CIP数据核字(2012)第045850号

书 名	中国政法大学法学考研(2005~2012年)真题及解析 ZHONGGUOZHENGFADEXUE FAXUE KAOYAN (2005~2012NIAN) ZHENTI JI JIEXI
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 邮编100088 fada.sf@sohu.com http://www.cuplpress.com (网络实名: 中国政法大学出版社) (010)58908433(编辑部) 58908325(发行部) 58908334(邮购部)
承 印	固安华明印刷厂
规 格	787mm×1092mm 1/16
印 张	22.25
字 数	580千字
版 本	2012年5月第1版 2012年5月第1次印刷
书 号	ISBN 978-7-5620-4219-8/D·4179
定 价	45.00元

- 声 明
1. 版权所有, 侵权必究。
 2. 如有缺页、倒装问题, 由印刷厂负责退换。

前 言

历年真题的作用对于考生备考来说是不言而喻的。

《中国政法大学法学考研(2005~2012年)真题及解析》一书由三公律博法学教育中心携手中国政法大学出版社出版,本书完整收录了2005~2012年中国政法大学法学专业考研真题,并由活跃在法学考研辅导一线的高水平教师团队编写而成。本书的答案全部基于法大考研指定教材观点和我国现行立法,解析准确、精炼、权威。同时,本书还注重向考生展示真题所反映出的命题思路及解题技巧,从而帮助考生准确把握法大考研走向,真正做到有的放矢。

本书以真题试卷的形式编排,使考生在研习备考的过程中,直观感受试题形式,方便平时的自测练习。

另外,由三公律博法学教育中心组织编写的中国政法大学法学考研必读系列将陆续推出《中国政法大学法学考研题库及解析》等图书,力求为广大考生提供全方位、最优质的专业辅导资料。

我们相信,三公律博法学教育中心十年来积淀下来的丰富、专业的培训辅导经验以及对考生朋友们一贯秉持的认真负责态度一定会成就您的法大梦想!

三公律博法学教育中心
2012年4月15日

目 录

2005 年硕士研究生入学考试试题	1
法学理论、宪法学（各占 75 分）	1
民法学、民事诉讼法学、国际私法（各占 50 分）	9
刑法学、刑事诉讼法学、国际公法（各占 50 分）	17
2006 年硕士研究生入学考试试题	25
法学理论、宪法学（各占 75 分）	25
民法学、民事诉讼法学、国际私法（各占 50 分）	32
刑法学、刑事诉讼法学、国际公法（各占 50 分）	39
2007 年硕士研究生入学考试试题	47
法学综合一（法理学、宪法学各占 75 分）	47
法学综合二〔民法学、刑法学、诉讼法学（含民诉、刑诉）各占 50 分〕	55
2008 年硕士研究生入学考试试题	63
法学综合一（法理学、宪法学各占 75 分）	63
法学综合二〔民法学、刑法学、诉讼法学（含民诉、刑诉）各占 50 分〕	72
2009 年硕士研究生入学考试试题	80
法学综合一（法理学、宪法学各占 75 分）	80
法学综合二〔民法学、刑法学、诉讼法学（含民诉、刑诉）各占 50 分〕	88
2010 年硕士研究生入学考试试题	98
法学综合一（法理学、宪法学、国际法学各占 40 分，行政法学占 30 分）	98
法学综合二〔民法学、刑法学、诉讼法学（含民诉、刑诉）各占 50 分〕	106

2011 年硕士研究生入学考试试题	114
法学综合一（法理学、宪法学、国际法学各占 40 分，行政法学占 30 分）	114
法学综合二〔民法学、刑法学、诉讼法学（含民诉、刑诉）各占 50 分〕	121
2012 年硕士研究生入学考试试题	131
法学综合一（法理学、宪法学、国际法学各占 40 分，行政法学占 30 分）	131
法学综合二〔民法学、刑法学、诉讼法学（含民诉、刑诉）各占 50 分〕	137
答案及解析	145
2005 年法学理论、宪法学	145
2005 年民法学、民事诉讼法学、国际私法	153
2005 年刑法学、刑事诉讼法学、国际公法	162
2006 年法学理论、宪法学	171
2006 年民法学、民事诉讼法学、国际私法	178
2006 年刑法学、刑事诉讼法学、国际公法	189
2007 年法学综合一	200
2007 年法学综合二	207
2008 年法学综合一	219
2008 年法学综合二	230
2009 年法学综合一	241
2009 年法学综合二	249
2010 年法学综合一	260
2010 年法学综合二	273
2011 年法学综合一	280
2011 年法学综合二	296
2012 年法学综合一	310
2012 年法学综合二	330

2005 年硕士研究生入学考试试题

法学理论、宪法学

(各占 75 分)

一、单项选择题 (请将答案填涂在答题卡上, 写在试卷及答题纸上的无效。共 40 小题, 每小题 1 分, 共 40 分)

1. 下列的表述哪一个是正确的? ()
 - A. 判例法是由法院对具体的人、具体的案件所作的判决形成的, 只对特定当事人有效
 - B. 在我国, 地方性法规也在全国范围内具有效力
 - C. 法在时间上的适用效力是普遍的, 不存在时间的限制
 - D. 法在有效期内能够反复适用
2. 下列有关法的起源与发展的表述, 哪一个是正确的? ()
 - A. 有社会, 即有法律
 - B. 在原始社会, 习惯、道德和宗教规则往往是三位一体的
 - C. 氏族习惯是通过制定的方式产生的
 - D. 最早的法律是成文法
3. 下列选项有关法系的概念与分类的表述, 哪一个是不正确的? ()
 - A. 凡具有某些共同特点和历史传统的法, 属于一个法系
 - B. 法系被马克思主义法学家称为“法的历史类型”
 - C. 法系的概念是西方法学家提出的
 - D. 法系不等同于法律体系
4. 下列有关英美法系的表述, 哪一个是正确的? ()
 - A. 英美法系也可以称为判例法法系
 - B. “普通法”因属于通行于英国的制定法而得名
 - C. 英美法系是根据法典编纂的传统形成的
 - D. 衡平法是议会与大法官共同创制的
5. 下列有关法与生产力的表述, 那一项是不正确的? ()
 - A. 法可以直接反作用于生产力
 - B. 法对生产力的作用一般要通过经济基础作为中介
 - C. 法保护了生产力, 就等于保护了经济基础
 - D. 法可能阻碍生产力的进步
6. 下列有关法与政治的表述, 哪一项是不正确的? ()
 - A. 在一个国家中, 法除了具有社会公共作用, 还有其政治作用
 - B. 政治的问题也是法律问题



- C. 政治的发展变化直接导致法的发展变化
D. 当法反映某种政治目的和要求时, 法就成为一种工具
7. 下列有关法与国家的表述, 哪一项是不正确的? ()
- A. 法是国家意志的表现
B. 在君主制国家, 君主的命令即是法
C. 国家政权活动是不受法律制约的
D. 法的性质直接决定于国家的性质
8. 下列有关法与道德的表述, 哪一项是正确的? ()
- A. 法与道德是同时产生的
B. 凡属道德所调整的, 必为法调整
C. 凡属法所调整的, 必为道德所调整
D. 法与道德均有强制性
9. 下列哪一项不属于立法活动? ()
- A. 法的制定
B. 法的修改
C. 法的废除
D. 法的汇编
10. 下列哪一项是法学上通常所说的法的渊源? ()
- A. 历史渊源
B. 理论渊源
C. 形成渊源
D. 效力渊源
11. 根据我国《宪法》的规定, 全国人民代表大会常务委员会有权进行部分修改的规范性文件是下列哪一项? ()
- A. 宪法
B. 香港特别行政区的法律
C. 基本法律
D. 国际条约
12. 按照我国《行政诉讼法》的规定, 人民法院在审理行政案件时作为“参照”依据的规范性文件是下列哪一种? ()
- A. 国家政策
B. 刑法和民法
C. 行政法规和地方性法规
D. 行政规章
13. 按照我国有关法律规定, 能够制定自治条例和单行条例的国家机关是下列哪一种? ()
- A. 特别行政区的立法机关
B. 经济特区的行政机关
C. 民族自治地方的人民代表大会
D. 民族自治地方的政府
14. 我国《合同法》第77条规定: “当事人协商一致, 可以变更合同。”下列哪一个选项符合这一规定的表述? ()
- A. 委任性规则和禁止性规则
B. 命令性规则和准用性规则
C. 确定性规则和授权性规则
D. 准用性规则和委任性规则
15. 法通常是为一般的人、抽象的人而不单单是为某个特定的人制定并提供行为标准的。下列哪一个选项概括了法的这一特征? ()
- A. 普遍性与规范性
B. 强制性与国家意志性
C. 规律性与程序性
D. 权利性与义务性
16. 下列有关我国司法平等的表述, 哪一个是正确的? ()
- A. 只有具备行为能力的公民在适用法律上才同等对待
B. 在同样违法的情况下, 不满18岁的公民和18岁以上的公民受到的处罚相同
C. 执法机关、社会团体和公民个人在法律关系中的地位平等
D. 任何人在司法程序中有保持人格平等的权利
17. 下列哪一个选项属于“私法”范畴? ()
- A. 行政法
B. 组织法
C. 婚姻家庭法
D. 刑法、程序法

18. 下列有关法的效力的表述, 哪一个是正确的? ()
- A. 法律公布即生效
B. 法律只能适用于将来
C. “未经公布的法律不得有效”是法制国家所要求的原则
D. 后法的效力永远优于先法的效力
19. 下列有关法律关系的表述, 哪一个错误的? ()
- A. 法律关系的形成以法律规则(规范)和法律事实为前提
B. 一切法律关系的主体为自然人和财团法人
C. 法律关系的概念不是和法律概念同时产生的
D. 法律关系的权利与义务不具有普遍的效力
20. 下列哪一个选项不属于法的规范作用范畴? ()
- A. 指导作用和评价作用
B. 教育作用和预测作用
C. 评价作用和强制作用
D. 社会公共作用和强制作用
21. 关于村民委员会, 下列表述中错误的是? ()
- A. 村民委员会每届任期 5 年
B. 村民委员会由主任、副主任和委员组成
C. 村民委员会向村民会议负责并报告工作
D. 村民委员会组成人员可以连选连任
22. 关于人民检察院, 下列表述中错误的是? ()
- A. 人民检察院是国家的法律监督机关
B. 各级人民检察院检察长连续任职不得超过两届
C. 上级人民检察院领导下级人民检察院的工作
D. 人民检察院依照法律规定独立行使检察权
23. 依照法律, 下列哪个不属于澳门的法院系统? ()
- A. 初级法院
B. 中级法院
C. 高级法院
D. 终审法院
24. 关于香港特别行政区立法会, 下列表述中正确的是? ()
- A. 立法会组成人员为 120 名
B. 立法会主席必须年满 40 周岁
C. 立法会议员必须是特区的永久居民
D. 除第一届外, 立法会议员每届任期 5 年
25. 关于自治县, 依据法律规定, 下列表述中错误的是? ()
- A. 自治县的人大代表由选民直接选举产生
B. 自治县的人民代表大会每届任期 5 年
C. 自治县人民代表大会有权制定自治条例, 报上级人大常委会批准后生效
D. 自治县人大代表名额的基数为 240 名
26. 关于派出机关, 下列选项中表述不正确的是? ()
- A. 特别行政区是中央人民政府的派出机关
B. 行政公署是省、自治区人民政府的派出机关
C. 区公所是县、自治县人民政府的派出机关
D. 街道办事处是不设区的市和市辖区人民政府的派出机关
27. 依照法律, 下列人员中, 哪个不属于县人民政府的组成人员? ()
- A. 县长
B. 副县长
C. 秘书长
D. 局长
28. 依据法律, 下列选项中哪项不属于全国人大主席团的职权? ()
- A. 向全国人大提出罢免国务院的组成人员
B. 向全国人大提名国家主席、副主席的人选



- C. 向全国人大提出宪法修正案 D. 主持全国人大会议
29. 关于中央军委,依据宪法的规定,下列表述中不正确的是?()
- A. 中央军委领导全国的武装力量 B. 中央军委对最高国家权力机关负责
- C. 中央军委主席每届任期 5 年 D. 中央军委不设秘书长职务
30. 下列选项中,哪个不是国务院常务会议的人员?()
- A. 副总理 B. 国务委员 C. 秘书长 D. 审计长
31. 在国家元首制度中,下列哪个国家属于共和制国家元首?()
- A. 荷兰 B. 比利时 C. 丹麦 D. 马耳他
32. 在直接选举中,选民多少人以上联名可以提出由其产生的人大代表的罢免案?()
- A. 10 B. 20 C. 30 D. 5
33. 现行宪法通过后,下列哪个不属于全国人大新增设的专门委员会?()
- A. 内务司法委员会 B. 环境与资源保护委员会
- C. 农业与农村委员会 D. 法规审查与备案委员会
34. 下列选项中哪一种情况不是我国宪法列举的公民获得物质帮助权的条件?()
- A. 公民年老时 B. 公民患疾病时
- C. 公民在遭受自然灾害时 D. 公民在丧失劳动能力时
35. 根据我国法律,下列哪种人不具有中国国籍?()
- A. 张某出生在香港特区,父亲为意大利人,母亲为中国人
- B. 李某出生在美国,其父母是在美国攻读博士的中国留学生
- C. 钱某出生在中国,父母是无国籍人,定居于中国
- D. 赵某出生在中国香港,其父母是具有特区永久性居民身份的英国公民
36. 如果过半数选票指至少过一票的话,某选区有选民 2000 人,依选举法,候选人最少获得多少赞成选票当选才有效?()
- A. 1001 B. 501 C. 502 D. 252
37. 2004 年修改选举法是全国人大常委会对 1979 选举法的第几次修改?()
- A. 第二次 B. 第三次 C. 第四次 D. 第五次
38. 中国共产党领导的多党合作和政治协商制度是下列哪一年修改宪法时入宪的?()
- A. 1988 年 B. 1993 年 C. 1999 年 D. 2004 年
39. 下列选项中,哪一部宪法性文件标志着近代宪法向现代宪法的转型?()
- A. 1918 年苏俄宪法 B. 1919 年德国魏玛宪法
- C. 1924 年苏联宪法 D. 1946 年法兰西第四共和国宪法
40. 在宪法中取消“大鸣,大放,大辩论,大字报”始于下列哪次修宪?()
- A. 1975 年四届人大一次会议 B. 1978 年五届人大一次会议
- C. 1979 年 7 月 1 日五届人大二次会议 D. 1980 年五届人大三次会议

二、多项选择题 (共 30 小题,每小题 2 分,共 60 分)

41. 下列哪些表述代表着马克思主义法学对法的问题的看法?()
- A. 法不是单个人的肆意横行
- B. 法既执行政治职能,也执行社会公共职能
- C. 法最终决定于历史传统、风俗习惯、国家结构、国际环境等条件
- D. 法受社会物质条件的制约

42. 下列规范或其表现形式, 哪些不能被看作是我国“正式的法的渊源”? ()
- 在我国, 由县、乡两级国家权力机关发布的决议、决定
 - 社团章程
 - 自治条例和单行条例
 - 军事法规
43. 下列有关法的价值的表述, 哪些是不正确的? ()
- 法律规定制裁表现着法律对秩序价值的追求
 - 在现代司法实践中, 为了实现实质主义, 可以违背程序主义
 - 历史上所有的法律均追求平等的价值
 - 所有的法学家均坚持这样一种观点: 恶法不是法律
44. 下列选项, 哪些属于社会主义法对旧法继承的内容? ()
- 旧法中有关技术规范方面的规定
 - 旧宪法和国家政权组织形式和原则
 - 旧法中的某些法律概念、术语
 - 旧法中具有民主因素的法律条款
45. 下列选项有关法的移植的表述, 哪些是不正确的? ()
- 现代的法律都是从古罗马法移植来的
 - 法的移植是指对同一个国家历史上的法律进行批判地吸收
 - 所有的法律原则不能移植
 - 法的移植可能在不同的国家和地区之间形成法系
46. 当代西方资本主义法律制度与自由资本主义时期法律制度比较, 出现了哪些变化? ()
- 加强国家对社会生活的干预
 - 强调绝对私有产权原则
 - 社会立法的出现
 - 授权立法的作用增大
47. 下列哪些选项不属于大陆法系的别称? ()
- 法典法系
 - 罗马法系
 - 判例法系
 - 普通法法系
48. 下列选项关于法与科学技术的表述, 哪些是正确的? ()
- 当代自然科学技术的发展扩大了法律调整社会关系的范围
 - 当代的法律保护科学技术发展所带来的一切成果
 - 科学技术的发展一定程度上提高了当代立法的质量和水平
 - 法律能够调整由于科学技术的利用而产生的社会关系
49. 下列选项关于法制与法治的表述, 哪些是不正确的? ()
- 法制只有在民主政治中才会存在
 - 法治与法制的含义相同
 - 历史上凡是有法律的国家就有法治
 - “有法可依”是建立我国法制的根本前提
50. 下列选项中关于法与政策的表述, 哪些是正确? ()
- 法律的效力是普遍的, 政策没有约束力
 - 政策可以是法的非正式渊源
 - 法治国家不需要政策, 只需要法律
 - 法律和政策的表现形式不同
51. 下列选项中关于立法体制的表述, 哪些是不正确的? ()
- 立法体制的核心是立法解释
 - 联邦制和单一制国家的立法体制完全相同
 - 中国的全国人大及其常委会行使国家立法权
 - 在中国立法体制中, 地方权力机关处于无权地位

52. 下列哪些选项不属于法律部门划分的范畴? ()
- A. 宪法、行政法、民法 B. 地方性法规、法律、行政法规
C. 刑法、诉讼法、经济法 D. 特别行政区的法律、经济特区的法规
53. 下列哪些选项不属于规范性文件系统化的形式? ()
- A. 法律汇编 B. 法律统计 C. 法律推理 D. 法律编纂
54. 下列哪些选项说明了法的规则和法的原则之间的区别与联系? ()
- A. 在大多数情况下, 法的原则和法的规则均为内容具体的行为准则
B. 同一个法的原则可以在不同的法的部门有效, 一个法的规则只在特定的法的部门有效, 意味着与之冲突的法的规则无效
C. 在具体案件的裁判中, 适用某个法的原则, 并不意味着与之冲突的法的原则无效; 一个法的规则有效, 意味着与之冲突的法的规则无效
D. 法的原则可以弥补法的规则的漏洞
55. 下列有关成文法的与不成文法的表述, 有哪一些选项是正确的? ()
- A. 成文法是国家立法机关创制的法
B. 成文法通常用法律条文的形式表达
C. 判例法不通过文字表述
D. 按照成文法划分的标准, 习惯法不属于成文法
56. 根据宪法, 下列选项中有权向全国人大提出修宪议案的主体包括 ()
- A. 全国人大常委会 B. 全国人大主席团
C. 600 名以上全国人大代表联名 D. 三个以上全国人大代表团
57. 下列选项中, 表述正确的选项包括 ()
- A. 宪法性法律、宪法判例和宪法管理是英国宪法的三个组成部分
B. 1701 年的王位继承法是英国最终确立君主立宪的标志
C. 1789 年生效的美国宪法是世界上第一部成文宪法
D. 1803 年马伯里诉麦迪逊案开创了由司法机关解释宪法的先河
58. 依据宪法, 下列选项中属于全国人大常委会职权的有 ()
- A. 决定战争和和平的问题 B. 决定紧急状态的宣布
C. 决定全国总动员 D. 决定全国进入紧急状态
59. 关于公民的选举权, 下列选项中, 表述正确的有 ()
- A. 依照法律规定, 被剥夺政治权利的人没有选举权
B. 精神病患者因为无政治行为能力而自始无选举权
C. 正在劳动教养的人因为无人身自由而不享有选举权
D. 华侨可以参加其原籍地县级人大代表的选举
60. 关于行政区划问题, 下列选项中, 表述正确的有 ()
- A. 国务院有权决定直辖市的建置
B. 国务院有权决定省的区域划分
C. 省人民政府有权决定乡的设立
D. 全国人大常委会决定特别行政区的设立及其制度
61. 关于全国人大代表的选举单位, 下列选项中表述正确的有 ()
- A. 省、自治区、直辖市是全国人大的选举单位

- B. 民主党派是我国的选举单位
C. 特别行政区不是我国的选举单位
D. 军队是全国人大的选举单位
62. 根据法律, 下列选项中, 有权向全国人大提出法律案的主体包括 ()
A. 全国人大常委会和全国人大各专门委员会
B. 国务院、最高人民法院和最高人民检察院
C. 全国人大主席团
D. 一个代表团或 30 名以上人大代表联名
63. 根据宪法, 下列人选中由全国人大选举产生的包括 ()
A. 国家主席和副主席
B. 国务院总理和副总理
C. 中央军委主席
D. 最高人民法院院长
64. 关于全国人大常委会, 下列选项中表述正确的有 ()
A. 组成人员必须是全国人大代表
B. 组成人员连续任职不得超过两届
C. 组成人员不得兼任行政机关、审判机关和检察机关的职务
D. 组成人员中必须有少数民族的代表
65. 国家主席出现缺位时, 下列表述中错误的包括 ()
A. 由副主席代理
B. 由副主席继任
C. 由委员长代理
D. 由全国人大重新选举
66. 依据宪法, 下列哪些人员连续任职不得超过两届? ()
A. 总理
B. 副总理
C. 国务委员
D. 秘书长
67. 下列选项中, 表述错误的有 ()
A. 各级人民代表大会每届任期均为 5 年
B. 乡、民族乡、镇人大代表由直接选举产生
C. 县级以上各级人大代表均由间接选举产生
D. 各级人大均设常委会
68. 依香港特别行政区基本法, 香港法院系统包括 ()
A. 终审法院
B. 高级法院
C. 区域法院
D. 裁判署法庭
69. 根据宪法, 下列哪些自然资源只能属于国家所有? ()
A. 矿藏
B. 水流
C. 森林
D. 草原
70. 1949 年 9 月新政协第一届全体会议行使的主要职权包括 ()
A. 制定中央人民政府组织法
B. 制定中国人民政府协商会议共同纲领
C. 选举中央人民政府委员会
D. 宣告中华人民共和国成立

三、简答题 (共 4 题, 每小题 6 分, 共 24 分)

1. 法律科目具有哪些特点? (至少从三个方面略加论述)
2. 从哪些角度看, 平等是法的价值目标和制约因素?
3. 试述人身自由的宪法含义。
4. 简述我国宪法上行使紧急状态权的主体。

四、法理学分析题 (共 13 分)

1. 事实: 2001 年, 广东省汕头市一居民甲, 从该市中国银行一储蓄所提款后, 未及点数即回家。不一会儿, 该所经手人储蓄员乙匆匆来到甲家中, 说多付给甲人民币 600 元, 经查点



后属实,甲遂退还乙600元,乙表示感谢后返回。事后,甲想起该储蓄所柜台前的告示“钱款当面点清,离柜概不负责”,觉得该告示不公,遂表示异议。双方就此发生争议。

2. 请说明(在必要时联系法条回答):

(1) 这一告示是一种格式条款,设立此条款力图体现何种法律价值?又容易导致对哪些法律价值的限制或者损害?(3分)

(2) 这一告示公平与否,或者是否有效?为什么?(6分)

(3) 撇开公平性或者有效性不论,如果甲认为这一告示同时约束双方,不退还乙600元,甲对这一告示的解释的合法律性根据何在?(14分)

3. 参考法条:

(1) 《中华人民共和国合同法》第39条:采用格式条款订立合同的,提供格式条款的一方应当遵循公平原则确定当事人之间的权利和义务,并采取合理的方式提请对方注意免除或者限制其责任的条款,按照对方的要求,对该条款予以说明。格式条款是当事人为了重复使用而预先拟订,并在订立合同时未与对方协商的条款。

(2) 第40条:格式条款具有本法第52条和第53条规定情形的,或者提供格式条款一方免除其责任、加重对方责任、排除对方主要权利的,该条款无效。

(3) 第41条:对格式条款的理解发生争议的应当按照通常理解予以解释。对格式条款有两种以上解释的,应当作出不利于提供格式条款一方的解释。

(4) 第52条:有下列情形之一的,合同无效:①一方以欺诈、胁迫的手段订立合同,损害国家利益;②恶意串通,损害国家、集体或者第三人利益;③以合法形式掩盖非法目的;④损害社会公共利益;⑤违反法律、行政法规的强制性规定。

(5) 第53条:合同中的下列免责条款无效:①造成对方人身伤害的;②因故意或者重大过失造成对方财产损失的。

五、宪法学分析题(共13分)

分析公民私有财产权入宪的意义。

2005 年硕士研究生入学考试试题

民法学、民事诉讼法学、国际私法

(各占 50 分)

一、单项选择题 (请将答案填涂在答题卡上, 写在试卷及答题纸上的无效。共 30 小题, 每小题 1 分, 共 30 分)

1. 甲将收藏的一件瓷器出售给乙, 乙当场付清价金, 约定甲 10 天后交货。丙听说后, 表示愿以双倍的价钱购买。甲当即决定卖给丙, 约定 5 天交货, 并收定金若干。乙听说此事, 诱甲 7 岁子将瓷器从家中取出给她。在瓷器为乙所占有的期间, 该瓷器的所有权应归谁? ()

- A. 甲 B. 乙 C. 丙 D. 乙丙共有

2. 马湖开一小饭店, 聘请毛世贵为厨师, 二人书面约定: 马湖出资 5 万元, 毛世贵凭厨师手艺每年分赢利 3 万元, 其余盈余无论多少都归马湖。一日, 毛世贵炒菜不慎, 使顾客误食有毒蘑菇, 受害人损失 1 万元, 受害人有权提出以下何种请求? ()

- A. 由有过错的毛世贵负责赔偿
B. 马湖负责赔偿, 因为饭店是他开的
C. 该盈余分配约定属于保底条款, 无效, 故二人各赔 5000 元
D. 该二人中任何一人赔偿全部损失

3. 《民法通则》第 135 条规定: “向人民法院请求保护民事权利的诉讼时效期间为 2 年。”下列请求权中, 符合这一规定的“民事权利”是哪一个? ()

- A. 甲对乙的遗失物返还请求权 B. 甲对银行的存款提取请求权
C. 甲对其成年子女的赡养权 D. 甲对乙的保证合同的保证责任请求权

4. 2002 年 11 月 10 日, 甲公司将本公司生产的已过期的黄油谎称未过期, 卖给了乙公司, 一年半之后, 乙公司在使用该黄油时发现质量缺陷。此案应如何认定? ()

- A. 甲公司出售质量不合格的商品未声明, 但是已经超过《民法通则》第 136 条规定的特殊诉讼时效期间, 乙公司的胜诉权丧失
B. 乙公司因受欺诈而为合同行为, 可以依据民法通则主张该买卖行为无效
C. 乙公司因受到欺诈, 但是未在法律规定的 1 年期限内行使权利, 主张撤销该买卖行为
D. 乙公司虽然受到欺诈, 但是未在法律规定的 1 年期限内行使权利, 主张合同无效或者撤销的权利消灭

5. 张三和李四二人共同打坏王五的轿车, 造成损失 8 万元。三人协商后约定张、李各赔偿 4 万元。后李四没有给付赔偿金。此案应如何认定? ()

- A. 三人的约定违反了《民法通则》第 132 条“应该承担连带责任”之规定, 因而无效, 张三应当先承担全部赔偿, 然后向李四求偿
B. 约定责任不能改变法定责任, 故张、李应当依法承担连带责任

• 10 •

A. 张三提出的离婚请求

B. 张三要求分得的房屋

C. 张三要求分得的存款

D. 张三请求法院解除的与李四之间的婚姻关系

15. 对外国法院作出的判决或裁定,我国法院应以什么方式承认其效力? ()

A. 裁定

B. 判决

C. 决定

D. 对判决的承认用判决,对裁定的承认用裁定

16. 不在我国领域内居住的外国公民,授权我国律师代理的授权委托书,必须具备什么条件才具有法律效力? ()

A. 经所在国公证机关公证

B. 由所在国司法机关出具证明

C. 经所在国公证机关公证,并经我国驻该国使领馆认证

D. 由所在国律师见证

17. 在民事诉讼中,对严重妨害民事诉讼的行为人予以拘留,属于以下哪一种情形? ()

A. 司法拘留

B. 民事拘留

C. 行政拘留

D. 刑事拘留

18. 在一起债务纠纷的诉讼中,原告因刑事犯罪被逮捕,对这起债务纠纷人民法院应当如何处理? ()

A. 延期审理

B. 按撤诉处理

C. 中止诉讼

D. 终结诉讼

19. 合同纠纷,当事人对合同履行地点、交货地点未做约定的,应当由什么地方的人民法院管辖? ()

A. 原告住所地

B. 被告住所地

C. 合同实际履行地

D. 合同签订地

20. 1996 年 6 月个体工商户张一在工商部门领取了字号为“红火饭店”的营业执照,与其妻李二共同经营。1998 年 3 月张一准备再开设一家“沸腾饭店”,故向朋友胡三借款 3 万元,并允诺 1 年内还清。1999 年 5 月,张一未还款,此时胡三应以谁为被告向法院提起诉讼? ()

A. 张一

B. 张一和李二

C. 红火饭店

D. 沸腾饭店

21. 里斯主编的《冲突法重述(第二次)》对国际私法的杰出贡献是采纳了 ()

A. 意思自治原则

B. 最密切联系说

C. 政府利益分析说

D. 本地法说

22. 自法则区别说产生以来,最早以当事人的本国法作为属人法的是 ()

A. 巴伐利亚法典

B. 普鲁士法典

C. 法国民法典

D. 德国民法典

23. 对于识别,下列说法中正确的是 ()

A. 识别是解决援用哪一个冲突规范的前提

B. 识别主要是一种限制外国法通用的手段

C. 识别主要在确定法院管辖权时进行

D. 如果两国制定相同的冲突规则,就不会产生识别冲突

24. 甲国公民 A (男)与乙国公民 B (女)在乙国约定结婚,因工作关系移居丙国。数年后, A 在丙国死亡,其前妻之女在丙国法院提起了要求继承 A 在丙国的遗产的诉讼,并认为 A 与 B 之间的夫妻关系不成立,否认 B 的继承权。关于 A 与 B 之间的夫妻关系的成立,依丙国国际私法的规定应适用乙国法律,但是依乙国法律应适用丈夫本国法的甲国法律,根据国际私