



国家司法考试

同步经典题解

2003

民法

作者 付英 王丰

44



经济科学出版社



国家司法考试
同步经典题解

民法

2003

经济科学出版社



责任编辑：刘殿和

责任校对：董蔚挺

技术编辑：王世伟

民法同步经典题解

付英 王丰 著

经济科学出版社出版、发行 新华书店经销

社址：北京海淀区阜成路甲 28 号 邮编：100036

总编室电话：88191217 发行部电话：88191540

网址：[www. esp. com. cn](http://www.esp.com.cn)

电子邮件：[esp@ esp. com. cn](mailto:esp@esp.com.cn)

天字

河北三

787 × 1092

2003 年 4 月第

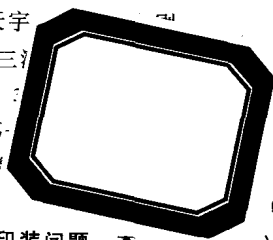
印

ISBN 7-5058-352

00 元

(图书出现印装问题，本社负责)

(版权所有 翻印必究)



图书在版编目 (CIP) 数据

民法同步经典题解 / 付英, 王丰著. —北京: 经济
科学出版社, 2003. 4

(葵花宝典)

ISBN 7-5058-3531-9

I. 民... II. ①付... ②王... III. 民法 - 中
国 - 法律工作者 - 资格考核 - 解题 IV. D923-44

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2003) 第 024835 号

前言

《国家司法考试同步经典题解》是葵花宝典系列丛书之一，该书按照《国家司法考试高阶教程》相关章节的顺序编排，基本涵盖了所有可能出题的考点，主要适用于已有一定法学基础，旨在巩固相关知识点的同学，也可用于考前冲刺全方位的复习训练。

本书引用的法律及相关司法解释截止于2003年4月8日，答案剖析均采学术通说，对难点、疑点进行了详细的阐释。

本书在解决部门法之间、新法与旧法之间的冲突等方面，尽量力求准确，能为你省去在学习过程中为求证而查阅法条的过程，节约大量的复习时间。

如果你在学习本书的过程中有疑难问题，可邮至 Followme@vip.163.com，我们会将解答返回你的信箱。

付英 王丰

二〇〇三年四月

目录

第1章	民法概述	1
第2章	民事责任的一般问题	7
第3章	自然人	9
第4章	法人	34
第5章	物	41
第6章	民事法律行为	47
第7章	代理	70
第8章	诉讼时效和期间	84
第9章	物权概述	92
第10章	所有权	98
第11章	共有	113
第12章	建筑物区分所有制度	118
第13章	相邻关系	119
第14章	用益物权	120
第15章	担保物权	127
第16章	债权概述	140
第17章	债的履行	146
第18章	债的保全和担保	156
第19章	债的移转和消灭	179
第20章	合同概述	192
第21章	合同的成立和效力	201
第22章	合同的内容、解释与形式	208
第23章	合同的变更和解除	212
第24章	合同责任	217
第25章	合同法分则	225
第26章	无因管理和不当得利之债	265
第27章	知识产权概述	268

目录

第28章	著作权	269
第29章	专利权	285
第30章	商标权	296
第31章	婚姻、家庭	303
第32章	继承权概述	312
第33章	法定继承	314
第34章	遗嘱继承	318
第35章	遗赠和遗赠扶养协议	322
第36章	继承的开始与遗产的处理	326
第37章	人身权	330
第38章	侵权的民事责任	336

第1章 民法概述

第1节 民法的概念

(略)

第2节 民法的调整对象

下列社会关系属于民法调整的是 ()。

- A. 婚姻关系
- B. 借贷关系
- C. 土地承包合同关系
- D. 税收关系

答案剖析：ABC。民法调整的是平等主体之间的财产关系和人身关系。

D 错，因税收关系属于行政法调整的范围。

第3节 民法与 邻近法律部门的关系

(略)

第4节 民法的体系

(略)

第5节 我国民法的渊源

下列属于民法的渊源的有 ()。

- A. 《联合国国际货物销售合同公约》
- B. 《合同法解释（一）》
- C. 民间存在的房屋典当的习惯
- D. 法学家甲提出的民法理论

答案剖析：ABC。（略）

第6节 民法的适用 范围及适用规则

下列领域内发生的民事关系应适用我国民法调整的是（ ）。

- A. 中国开往伦敦的轮船（中国籍）
- B. 中国飞往曼谷的直升机（中国籍）
- C. 中国驻美国大使馆
- D. 我国飞往东京的737客机（中国籍）

答案剖析：ABCD。一般而言，我国民法适用于我国领土、领空、领海，包括我国驻外使馆，以及在我国领域外航行的我国船舶、飞行的我国飞机等。

第7节 我国民法的基本原则

1. 下列现象中，违反民法平等原则的是（ ）。

- A. 甲公民（年满28周岁）可以结婚，而乙公民（10周岁）不能结婚
- B. 甲公司（登记为综合类证券公司）可以从事证券经纪业务，而乙公司（登记为房地产公司）则不能从事证券经纪公司
- C. 国家税务机关可在税收征收法律关系中使用强制手段，无视纳税人的意志而依法进行税收征收
- D. 刘局长认为，在该办公大楼建设的招标投标中，本局领导的家属有优先订立合同的权利

答案剖析：D。《民法通则》第3条规定：“当事人在民事活动中的地位平等。”平等原则，是指民事主体在进行民事活动中的地位平等，即民事主体享有独立、平等的法律人格，在具体的民事法律关系中互不隶属、地位平等，各自能独立地表达自己的意志，其合法权益平等地受到法律的保护。

AB两项不选，AB两项表述均符合法律规定。

C项不选，C项表述不属民法调整的范围，是行政法律关系。

D项应选，因家属关系而获得优先权利，明显违反平等原则。

2. 我国《民法通则》规定，当事人对造成损害都没有过错的，可以根据实际情况，由当事人分担责任。这一规定体现了哪一原则？（ ）

A. 等价有偿原则

B. 诚实信用原则

C. 平等原则

D. 公平原则

答案剖析：D。当事人均无过错，由其合理分担责任，属是公平原则在责任承担方面的体现。

3. 下列现象，违反民法禁止权利滥用原则的有（ ）。

A. 甲、乙约定，如果乙终身不与他人结婚，则赠给乙20万元

B. 甲、乙、丙3人到饭店就餐，点了5个菜，因其中一个菜中有一块肉片未炒熟，遂拒绝支付全部饭款

C. 美丽服装公司未经模特许可，仅凭与模特经纪公司以及与模特的一般广告合同，而将含有模特形象的服装广告置于市中心繁华街道作为地面广告

D. 诉讼时效期间已过，甲仍然坚持要求乙返还其借款

答案剖析：ABC。禁止权利滥用原则是指一切民事活动应当遵守公共秩序及善良风俗，必须正确行使民事权利，不得损害他人和社会公共利益。

A对，结婚自由的权利属于人身权利，他人不能限制。

B对，一块肉不熟，只能拒绝支付这一盘菜的钱，其余饭款应当支付。

C 对, 侵犯了模特儿的肖像权。

D 错, 诉讼时效期间已过, 当事人丧失的仅是胜诉权, 但其请求还款的实体权利并未丧失。

第8节 民事法律关系

1. 民事法律关系的客体是民事权利和民事义务共同指向的对象。在货物运输合同关系中, 其客体指 ()。

- A. 运送行为
- B. 运送的货物
- C. 运输合同
- D. 运输费用

答案剖析: A。与买卖合同不同, 货物运输合同的客体不是运送的货物, 而是运送行为。原因在于: 物主要是物权关系的客体, 而债权法律关系的客体是行为, 货物运输合同是一个债权法律关系, 故其客体为运输行为。

2. 行为作为民事法律关系产生、变更、消灭的法律事实 ()。

- A. 不能是违法行为
- B. 只能是民事法律行为
- C. 只能是表意行为
- D. 既可以是合法行为, 也可以是违法行为

答案剖析: D。行为是人的有意识的活动, 按不同的标准可以划分为合法行为和违法行为、表示行为和非表示行为、作为和不作为。

合法行为, 是指符合法律的规定, 受法律确认和保护的行为。

违法行为, 是指违反法律的规定, 不受法律认可和保护的为行为。例如: 合同上的违法行为、侵权行为等。

3. 下列客观现象中, 属于民事法律事实的事件的有 ()。

- A. 试管婴儿的出生
- B. 失踪人下落不明
- C. 病人死亡
- D. 精神失常

答案剖析: ABCD。民事法律事实包括事件和行为两大类。

(1) 民法上所称的事件, 是指人的行为之外的能够引起民事法律关系设立、变更或消灭的一切客观情况。事件的发生主要有以下两种

情形：

★不依人的意志为转移而出现的客观过程。例如：人的出生、成长、患病、丧失行为能力或劳动能力、自然死亡，以及物的自然变化、自然灾害、天然孳息、时间的经过等。

★当事人以外的其他人的活动造成的事件。例如：战争、社会大动荡等。人的下落不明、精神失常，对物继续占有，权利继续不行使，战争状态、封锁禁运等某种客观情况的持续，也属于事件的范畴。

(2) 行为，是指人的有意识的活动，例如：签订合同、对他人实施授权行为等。

4. 2002 年湖南发洪水，甲为救助自家和邻居被突然到来的洪水所困的财物，未经乙同意，使用了乙的小船。事后，乙要求甲支付使用费不得，为预防甲逃脱，遂扣下甲的一辆摩托车。

(1) 乙的行为是 ()。

- | | |
|-----------|-----------|
| A. 自助行为 | B. 紧急避险行为 |
| C. 正当防卫行为 | D. 侵权行为 |

(2) 甲的行为是 ()。

- | | |
|-----------|-----------|
| A. 自助行为 | B. 紧急避险行为 |
| C. 正当防卫行为 | D. 侵权行为 |

(3) 下列说法中，正确的是 ()。

- A. 甲为救助邻居家的财物的行为属于紧急避险
 B. 甲为救助自家财物的行为属于紧急避险，而救助邻居家的财物的行为则不是

C. 乙有权要求甲支付使用费，因为，甲的使用侵犯了他对小船的所有权

D. 乙无权要求甲支付使用费，因为，小船并未受到损害

答案剖析：(1) D；(2) B；(3) AD。

民事权利的保护措施按照性质可以划分为国家保护和自我保护两种。

①民事权利的国家保护，又称公力救济，是指民事权利受到侵害时，由国家机关通过法定程序予以保护。由于民事权利受国家宪法、民法、行政法、刑法等多种法律部门的保护，因此，在权利人的权利

受到侵犯时，权利人可以依法请求有关行政机关给予保护，也可以诉请人民法院或仲裁机关予以判决或仲裁。

当事人的民事诉讼请求可以分为：确认之诉、给付之诉、形成之诉。

应当注意：上述各种诉讼形式通常也称为民事权利的诉讼保护方式。在权利人的权利受到侵害以后，是否提起诉讼，可以由权利人依法自行决定。但对于一些涉及国家和社会利益的民事争议，国家有关机关应依法进行干预。

②民事权利的自我保护，又称私力救济或自力救济，是指民事权利受到侵害时，民事权利主体自己采取必要的措施保护其权利。民事权利的自我保护方法有自卫行为与自助行为两种。

★自卫行为，是指当民事权利受到侵害或有受到侵害的现实危险时，权利人采取必要的措施，以防止损害的发生或扩大。自卫行为有正当防卫和紧急避险两种形式，对此，《民法通则》第128条、第129条分别作了规定。

★所谓正当防卫，是指为了使本人或他人的财产或人身免遭正在进行的不法侵害，对侵权行为人采取的必要防卫行为。

★所谓紧急避险，是指为了使本人或他人的人身或财产免受正在发生的侵害，不得已而采取的损害他人权益的行为。

应当注意：正当防卫与紧急避险必须具备一定的条件。

★自助行为，是指民事主体为了保护自己的权利，对他人的人身自由予以拘束或对他人财产予以扣押或毁损的行为。对于自助行为，一般认为须满足以下四个条件：一是，为了保护自己的权利；二是，因情势紧迫来不及请求公力救济；三是，采取的手段应当适当；四是，事后应及时请求有关国家机关处理。

本题中甲的行为属紧急避险，不构成侵权；且并未给乙造成任何损失，乙不得索取任何费用，乙擅自扣车的行为当然属于侵权行为。

民事责任 的一般问题

第2章

第1节 民事责任概念和特征

(略)

第2节 民事责任的分类

(略)

第3节 民事责任与 其他法律责任的关系

(略)

第4节 民事责任的承担

1. 甲有玉石一块，委托同事乙保管。甲去世后，乙擅自将该块玉石以5万元的价格卖给了知情人丙。丙擅长雕刻，将该块玉石雕刻成精美的工艺品，以30万的价格卖给了不知情的丁。问：

(1) 甲的继承人戊对乙可行使何种权利？()

- A. 违约损害赔偿请求权
- B. 侵权损害赔偿请求权
- C. 不当得利请求权
- D. 戊无权向丙请求赔偿

(2) 戊若向丙行使赔偿请求权，下列说法中正确的有()。

- A. 戊可向丙要求侵权赔偿
- B. 戊可向丙要求违约损害赔偿
- C. 戊可以要求丙返还不当得利
- D. 戊无权向丙主张权利

(3) 戊若向丁行使请求权，下列说法中正确的有()。

第2章 民事责任的一般问题

- A. 戊可向丁要求返还工艺品 B. 戊可向丁主张不当得利请求权
C. 戊可向丁要求赔偿损失 D. 戊无权向丁主张权利

答案剖析:

(1) ABC。本题中戊继承了甲的遗产，乙擅自将委托保管的玉石卖掉，此行为对戊既构成违约又构成侵权，同时由于乙对他人财产进行无权处分获得了不当利益5万元，构成了不当得利。戊有权就乙的违约、侵权、不当得利三个责任之中选择其一，追究乙的责任。

(2) AC。丙明知乙是无权处分人，却购买了玉石，应与乙负侵权的连带责任。其后丙恶意加工玉石并予以转卖，构成不当得利。但因其与甲并无合同关系，不构成违约。因此，戊有权在侵权、不当得利二项责任中选择其一，追究丙的责任。

(3) D。丁为善意第三人，因善意取得制度而取得玉石雕成的工艺品的所有权，戊无权对丁主张权利。

第5节 | 民事责任的免除

(略)

第3章 自然人

自然人的 第1节 民事权利能力

1. 下列选项正确的有 ()。

- A. 胎儿不享有民事主体，不享有民事权利
- B. 胎儿不享有人格权，不享有民事权利
- C. 胎儿不享有财产权，财产权也不是民事权利
- D. 胎儿享有继承权，不是基于权利，而是基于法律对胎儿的特殊保护

答案剖析：D。《民法通则》第9条规定：“公民从出生时起到死亡时止，具有民事权利能力，依法享有民事权利，承担民事义务。”《继承法》第28条规定：“遗产分割时，应当保留胎儿的继承份额。胎儿出生时是死体的，保留的份额按照法定继承办理。”据此，胎儿没有民事权利能力，其享有继承权，不是基于权利，而是基于法律对胎儿的特殊保护。

2. 甲因病死亡后，下列说法中正确的有 ()。

- A. 甲死亡后，在其财产未分割前，其对财产仍享有所有权
- B. 甲死亡后仍享有名誉权
- C. 甲死亡后，仍享有隐私权
- D. 甲死亡后，仍享有保持作品完整权

答案剖析：D。

A 错，因死者的财产已转为遗产，在分遗产分割前，遗产的所有权由继承人共有。

BC 错，自然人死亡后，不再享有名誉权、隐私权。因为死者不是民事主体，没有民事权利能力。我国法律对自然人生前所享有的名誉权等人身权利在其死后仍予以保护，原因是为了维护与死亡自然人有

关的其他自然人（如其亲属、朋友）和社会、国家的利益。

D 对，根据《著作权法》第 10 条的规定，作者享有保护作品完整权，即保护作品不受歪曲、篡改的权利。保护作品完整权是人身权利，法律对死者的人身权利在其死后仍予以保护。

自然人的 第2节 民事行为能力

1. 可能成为无民事行为能力的人有（ ）。

- A. 聋子 B. 瞎子 C. 疯子 D. 傻子

答案剖析：CD。

AB 错，无民事行为能力，是指自然人不具有以自己的行为参与民事法律关系，取得民事权利和承担民事义务资格。无民事行为能力的人包括两类，即不满 10 周岁的未成年人和不能辨认自己行为后果的精神病人。聋子、瞎子只是身体残疾，不属于无民事行为能力的人。

CD 对，《民法通则》第 13 条第 1 款规定：“不能辨认自己行为的精神病人是无民事行为能力人，由他的法定代理人代理民事活动。”

《民法通则》第 12 条第 2 款规定：“不满 10 周岁的未成年人是无民事行为能力人，由他的法定代理人代理民事活动。”

应当注意：有无民事行为能力，是从年龄和智力状况这两个方面来进行判断。

2. 甲（14 岁）寒假期间到一家水果店勤工俭学，老板乙答应给甲 900 元报酬。后乙以甲没有民事行为能力，不能决定报酬的数额为由拒绝给付。下列说法中正确的有（ ）。

- A. 甲有权要求该项报酬，因为接受报酬不以民事行为能力为限
B. 甲有权要求该项报酬，但具体数额应由其父母和其邻居共同协商后确定