

GUOJIA
SIFA
KAOSHI 2012

飞跃版

因为专业 所以卓越

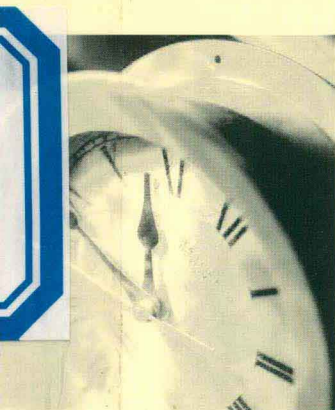
国家司法考试 同步训练题解

民法

飞跃司考辅导中心 \ 组编

题库训练 同步致胜

- 洞悉命题趋势 紧扣考试要求
- 精挑细选 点明思路
- 详尽梳理解析 呈现解题全貌
- 强化重点 辨析疑难



中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

GUOJIA
SIFA
KAOSHI

2012

国家司法考试 同步训练题解

民法

飞跃司考辅导中心 \ 组编

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

民法/飞跃司考辅导中心组编. —北京: 中国法制出版社, 2011. 11

(2012 国家司法考试同步训练题解)

ISBN 978 - 7 - 5093 - 3249 - 8

I. ①民… II. ①飞… III. ①民法 - 中国 - 法律工作者 - 资格考试 - 题解 IV. ①D923 - 44

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 215364 号

策划编辑 唐鸥

责任编辑 邱小芳

封面设计 杨泽江

2012 国家司法考试同步训练题解——民法

2012 GUOJIA SIFA KAOSHI TONGBU XUNLIAN TIJIE ——MINFA

经销/新华书店

印刷/河北省三河市汇鑫印务有限公司

开本/787 × 1092 毫米 16

印张/19.5 字数/481 千

版次/2011 年 11 月第 1 版

2011 年 11 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 3249 - 8

定价: 40.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66031119

网 址: <http://www.zgfzs.com>

编辑部电话: 66078158

市场营销部电话: 66017726

邮购部电话: 66033288

2012 第七版

出版说明

本丛书自2006年初版以来,历经多次改版重印,在考生中树立了骄人的口碑,深得信赖,几年来帮助众多考生顺利通过司法考试。考生的成绩与信任是对我们最好的鼓励和鞭策。

专家经验和考生反馈告诉我们,做题是掌握法条和知识点并进而顺利通过司法考试的最佳途径。一套洞悉命题趋势、紧扣考试要求、全面覆盖考点、强化突出重点的题解书作用非同凡响。

总结考试规律、吸纳考生经验。2012年我们继续约请高分通过司法考试,有着深厚法学功底和丰富司法考试辅导经验,并深谙司法考试命题规律的著名法学院校教师和法学博士等,编写全新修订版《国家司法考试同步训练题解》(共九本)。

新 依据最近一年司考重难点变化设计习题,所有习题的答案均依据最新有效的法律法规、司法解释进行解析。

全 习题覆盖大纲所列举的考试要点,根据难易程度的不同标注星级,突出重难点,最高为“★★”,并在解析上从不同角度加深对相关法条和知识点的理解。

精 题目经过层层筛选,具有典型代表性,帮助考生明确复习重点,着力演练。

细 每题均提炼出准确的考点,并对习题答案进行详细梳理与解析,向考生呈现解题思路与全貌。

特 将客观题与主观题分开排版,更加符合考生复习思维和考试要求。

巧 设置参考答案速查,方便考生自我测验。

本套题解与我社《2012国家司法考试教材一本通》(共九本)丛书学科对应、相得益彰,在教材式复习的同时实现同步式题库训练,强化理解与忆记,推荐配套使用。

同时,为帮助考生掌握最新内容,2012年司考大纲公布后,请登陆 www.zgfzs.com,获取最新司考资讯。

衷心祝愿您成功飞跃司考!

中国法制出版社

民法常考考点及常考法条提示 (2002 - 2011)

考查次数	考点	所涉法条
12	著作权的归属	《著作权法》第11-19条 《著作权纠纷解释》第14条
9	代位权	《合同法》第73条 《合同法解释(一)》第11-22条
9	无因管理	《民法通则》第93条 《民通意见》第132条
7	专利侵权行为	《专利法》第11、69条 《反不正当竞争法》第10条
7	对名誉权、隐私权的侵害	《民法通则》第101、134条 《民通意见》第140条
6	赠与合同	《合同法》第185、190、192条
6	租赁合同当事人的权利义务关系	《合同法》第220、229、230条
6	著作权的合理使用	《著作权法》第9、10、22、46条 《著作权纠纷解释》第18条
6	夫妻财产的归属	《婚姻法》第17-19条 《婚姻法解释(一)》第19条
6	诉讼时效	《民法通则》第136、137、139、140条 《产品质量法》第45条
6	商标侵权行为	《商标法》第52条 《商标纠纷解释》第1条
5	地役权	《物权法》第158、166、167条
5	违约责任	《合同法》第107、114、116、406条
5	不当得利	《民法通则》第92条 《民通意见》第131条
5	共有人对共有物的处分及优先购买权	《民通意见》第89条 《物权法》第97、101条
5	合同的成立与生效	《合同法》第14-16、44条 《物权法》第15条 《合同法解释(二)》第4、5条
5	效力待定合同	《合同法》第51条
4	饲养动物致人损害的责任承担	《民法通则》第127条
4	标的物风险责任的负担	《合同法》第103、142-144、148条
3	债权人的撤销权	《合同法》第74、75条 《合同法解释(一)》第24、26条
3	夫妻离婚前所欠债务的清偿	《婚姻法》第41条
3	保证	《担保法》第13-20条

目 录

第一部分 客观题	1
第1课 民法概述	1
☆ 重 点 民法的调整对象 民事法律关系的要素 民事权利 民事义务 民事责任 民事法律事实	
第2课 自然人	3
☆ 重 点 自然人民事权利能力的开始和终止 宣告失踪 宣告死亡	
第3课 法人	9
☆ 重 点 法人的民事行为能力 法人机关	
第4课 物与有价证券	11
第5课 民事法律行为	12
☆ 重 点 民事法律行为的分类 意思表示 民事法律行为的成立与生效 附条件的民事 法律行为 无效民事行为 可变更、可撤销民事行为 效力未定民事行为	
第6课 代理	18
☆ 重 点 法定代理 委托代理 复代理 表见代理	
第7课 诉讼时效与期限	23
☆ 重 点 诉讼时效的法律要件和法律效果 诉讼时效的期间 诉讼时效的起算 诉讼时 效的中止、中断和延长	
第8课 物权概述	25
☆ 重 点 物权的效力 物权的变动 物权的公示	
第9课 所有权	28
☆ 重 点 建筑物区分所有权 善意取得 主物转让时从物的所有权归属与孳息所有权 的归属	
第10课 共有	33
☆ 重 点 按份共有的内、外部关系 共同共有的内、外部关系	
第11课 用益物权	35
☆ 重 点 用益物权的特征 地役权	

第12课	担保物权	36
☆	重 点 抵押权的标的 抵押权的实现 特殊抵押权 动产质权的设立 权利质权的标的 留置权的取得 担保物权的竞合	
第13课	占 有	43
☆	重 点 占有的种类 占有的推定 占有保护请求权	
第14课	债的概述	45
第15课	债的履行	47
第16课	债的保全和担保	48
☆	重 点 债权人代位权 债权人撤销权 一般保证的先诉抗辩权 连带责任保证 定金的效力	
第17课	债的移转和消灭	56
☆	重 点 债务承担 抵销 提存	
第18课	合同概述	58
第19课	合同的订立	59
☆	重 点 要约的撤回和撤销 要约邀请 承诺的效力 格式条款	
第20课	双务合同履行抗辩权	63
第21课	合同的变更和解除	65
第22课	合同责任	67
☆	重 点 违约责任的归责原则与构成要件 违约责任的免责事由 缔约过失责任	
第23课	转移财产权利的合同	70
☆	重 点 买卖合同(标的物所有权的转移和风险责任负担及孳息归属) 赠与合同 买卖不破租赁	
第24课	完成工作成果的合同	79
第25课	提供劳务的合同	81
第26课	技术合同	86
第27课	不当得利、无因管理	88
第28课	知识产权概述	90
第29课	著作 权	91
☆	重 点 作品的种类 职务作品的著作权人 合作作品的著作权人 著作人身权 著作 财产权 合理使用 邻接权 著作权侵权行为	
第30课	专 利 权	96
☆	重 点 专利法不予保护的對象 授予专利权的条件(新颖性) 专利权人的权利 专利侵权行为	

第31课	商 标 权	99
☆	重 点 商标权的内容 注册商标的撤销 驰名商标 商标侵权行为	
第32课	婚 姻 家 庭	102
☆	重 点 无效婚姻 可撤销婚姻 夫妻个人财产与共同财产 离婚时的债务清偿	
第33课	继 承 概 述	107
☆	重 点 继承权的放弃 继承权的丧失	
第34课	法 定 继 承	108
☆	重 点 法定继承人的范围 代位继承	
第35课	遗 嘱 继 承、遗 赠 和 遗 赠 扶 养 协 议	110
☆	重 点 遗嘱的形式 遗嘱的效力 遗赠扶养协议	
第36课	遗 产 的 处 理	113
第37课	人 身 权	115
☆	重 点 名誉权 肖像权 隐私权	
第38课	侵 权 责 任	117
☆	重 点 侵权行为归责原则 共同侵权行为 职务侵权行为 安全保障义务 地面施工致人损害的侵权行为 建筑物致人损害的侵权行为 饲养的动物致人损害的侵权行为 无民事行为能力人和限制民事行为能力人致人损害的侵权行为 侵权责任与其他民事责任的竞合 精神损害赔偿	
第二部分	主 观 题	123
参考答案及详解		
第一部分	客 观 题	137
第二部分	主 观 题	276
附：	参 考 答 案 速 查	295

第一部分 客观题

第 1 课 民法概述*



2011 真题自测**

甲公司在城市公园旁开发预售期房，乙、丙等近百人一次性支付了购房款，总额近 8000 万元。但甲公司迟迟未开工，按期交房无望。乙、丙等购房人多次集体去甲公司交涉无果，险些引发群体性事件。面对疯涨房价，乙、丙等购房人为另行购房，无奈与甲公司签订《退款协议书》，承诺放弃数额巨大利息、违约金的支付要求，领回原购房款。经咨询，乙、丙等购房人起诉甲公司。下列哪一说法准确体现了公平正义的有关要求？（11/3/01）

- A. 《退款协议书》虽是当事人真实意思表示，但为兼顾情理，法院应当依据购房人的要求变更该协议，由甲公司支付利息和违约金
- B. 《退款协议书》是甲公司胁迫乙、丙等人订立的，为确保合法合理，法院应当依据购房人的要求宣告该协议无效，由甲公司支付利息和违约金
- C. 《退款协议书》的订立显失公平，为保护购房人的利益，法院应当依据购房人的要求撤销该协议，由甲公司支付利息和违约金
- D. 《退款协议书》损害社会公共利益，为确保利益均衡，法院应当依据购房人的要求撤销该协议，由甲公司支付利息和违约金

一、单项选择题

- ★★ 1. 下列哪种情形成立民事法律关系？（ ）
- A. 甲与乙约定某日商谈合作开发房地产事宜
 - B. 甲对乙说：如果你考上研究生，我就嫁给你
 - C. 甲不知乙不胜酒力而极力劝酒，致乙酒精中毒住院治疗 ✓
 - D. 甲应同事乙之邀前往某水库游泳，因抽筋溺水身亡
2. 李某购买一套商品房，其中有一间浴室。现李某拟在该浴室安装一个特大的浴缸，该缸占地面积将近 10 平方米，装满水后重量将达到 5 吨左右。经检测，该浴缸的安装将危及该楼的安全。

请问，李某的行为违反了民法中的哪一项基本原则？（ ）

- A. 平等原则
 - B. 自愿原则
 - C. 公平原则
 - D. 禁止权利滥用原则 ✓
- ★★ 3. 甲被乙家的狗咬伤，要求乙赔偿医药费，乙认为甲被狗咬与自己无关拒绝赔偿。下列哪一选项是正确的？（ ）
- A. 甲乙之间的赔偿关系属于民法所调整的人身关系
 - B. 甲请求乙赔偿的权利属于绝对权
 - C. 甲请求乙赔偿的权利适用诉讼时效 ✓

* 本课参考答案及详解见第 137 页。

** C。（民法基本原则与民事行为效力的认定）

D. 乙拒绝赔偿是行使抗辩权

4. 下列关系中不属于民法的调整对象的是:

()

A. 中国公民甲与美国公民乙之间缔结的婚姻关系

B. 自然人丙与法人丁签订的电脑批发买卖合同

C. 税务机关甲与自然人丁之间的税款征收关系 ✓

D. 税务机关丙与自然人戊之间订立的电脑买卖合同

★★ 5. 下列抗辩权属于永久抗辩权的是哪一项? ()

A. 不安抗辩权

B. 债务已罹于诉讼时效的抗辩 ✓

C. 同时履行抗辩权

D. 先履行抗辩权

★★ 6. 关于民事法律关系, 下列哪一选项是正确的? ()

A. 民事法律关系只能由当事人自主设立

B. 民事法律关系的主体即自然人和法人

C. 民事法律关系的客体包括不作为 ✓

D. 民事法律关系的内容均由法律规定

★ 7. 婴儿甲的出生在民法上属于: ()

A. 民事法律行为

B. 事实行为

C. 事件 ✓

D. 生活事实

★★ 8. 吴某家门口开了一家饭店, 生意十分兴隆。

由于吴某家门前的路较窄, 吴某遂在自己家门口的路上划了一些车位线, 供去饭店吃饭的人停车之用, 吴某私自收取一定的停车费。某日, 一客人停车后未付钱即想把车开走, 吴某不让。双方发生争执, 吴某将车钥匙拔下。对吴某的行为性质应如何认定? ()

A. 属于侵权, 系侵害人身自由权

B. 属于侵权, 系侵害财产权 ✓

C. 不属于侵权, 是行使抗辩权之行为

D. 不属于侵权, 是自助行为 ✓

9. 某宾馆由于业务原因大量用水, 超出供水公司规定额度。供水公司遂以停水相威胁, 要求宾馆每天为供水公司职工提供四菜一汤的午饭,

每人每餐收费标准限定为1元, 宾馆无奈只得接受条件, 提供午餐。双方的这一行为是: ()

A. 因显失公平而成立, 属可撤销民事行为

B. 因胁迫而成立, 属可撤销民事行为 ✓

C. 因欺诈而无效的民事行为

D. 因乘人之危而无效的民事行为

10. 下列哪些关于情事变更原则的说法是正确的: ()

A. 甲乙两公司签订了买卖100吨铝锭的合同, 约定一个月后交货付款, 但是一个月后, 铝锭的市场价格出现3%的上涨, 卖方乙可依情事变更原则要求买方甲提高合同价格 ✗

B. 根据情事变更原则当事人可以解除合同的, 自解除通知到达对方当事人时发生合同解除的效力 ✓

C. 甲公司和乙农场签订买卖合同购买其秋后收获的全部棉花, 但是乙农场夏季突遭洪灾, 寸棉未收, 因此乙农场可依情事变更原则请求人民法院解除该买卖合同 ✗

D. 当事人依据情事变更原则向人民法院请求变更或者解除合同的, 人民法院应当根据公平原则, 并结合案件的实际情况确定是否变更或者解除。 ✓

二、多项选择题

★★ 1. 下列社会关系属民法调整对象的是: ()

A. 男青年甲和女青年乙的恋爱关系

B. 甲电力公司和乙通信公司的供用电关系 ✓

C. 父母与子女的抚养教育关系 ✓

D. 某政府部门与所属的公务员的任命关系

★★ 2. 下列哪种情况属于权利滥用? ()

A. 甲为迫使乙出卖房屋, 在乙的隔壁经营殡葬业务 ✓

B. 甲为了不清偿乙的债务, 将财产捐给希望工程 ✓

C. 甲拒绝接受乙的赠与名贵项链

D. 甲有名贵狼犬, 因看管不周, 追逐儿童乙甚急, 丙见之, 夺取行人某丁的雨伞打击该狼犬, 狗伤伞毁

★★ 3. 下列关于民事权利的表述哪些是正确的? ()

A. 撤销权是形成权 ✓

- B. 抵销权是形成权 ✓
- C. 债权请求权不具有排他性 ✓
- D. 形成权不受诉讼时效期间的限制 ✓

★★ 4. 下列情形中，当事人乙所行使的权利属于抗辩权的是：（ ）

- A. 甲和乙签订合同，约定同时履行，甲在还没有履行的情况下，请求乙履行，乙拒绝 ✓
- B. 甲向乙请求返还 500 元钱，乙以从未欠甲钱为由予以拒绝，经查，乙所言属实
- C. 甲向乙请求返还 500 元钱，乙以甲之债权已过诉讼时效为由予以拒绝 ✓
- D. 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 ✓

★★ 5. 关于民事权利，下列哪些选项是正确的？（ ）

- A. 甲公司与乙银行签订借款合同，乙对甲享有的要求其还款的权利不具有排他性 ✓
- B. 丙公司与丁公司协议，丙不在丁建筑的某楼前建造高于该楼的建筑，丁对丙享有的此项权利具有支配性 ✓
- C. 债权人要求保证人履行保证责任，保证人以债权人未对主债务人提起诉讼或申请仲裁为由拒绝履行，保证人的此项权利是抗辩权 ✓
- D. 债权人撤销债务人与第三人的赠与合同的权利不受诉讼时效的限制 ✓

6. 甲乙两人比邻而居，某日甲因重病急需用钱，乙得知后，出于邻居之间互帮互助的愿望，给甲送去 5000 元，并对甲说：“钱你先拿着，不用着急还。”甲接受，并表示谢意。3 年后，甲乙两人关系因为口角闹翻，乙要求甲返还 5000 元，

甲拒绝。双方因此发生纠纷。下列表述哪些是不正确的？（ ）

- A. 甲乙之间构成不当得利关系 ✓
- B. 甲乙之间构成赠与关系 ✓
- C. 甲乙之间构成借贷关系
- D. 甲乙之间构成借贷关系，但乙因时效而丧失请求法院强制甲返还借款的权利

★★ 7. 甲购买一辆汽车，在开回的路上，因刹车失灵而翻车受伤。在此情形下，他可以请求谁承担何种责任？（ ）

- A. 请求商家承担违约责任 ✓
- B. 请求厂家同时承担违约和侵权责任
- C. 请求厂家承担侵权责任 ✓
- D. 请求厂家承担侵权责任，同时请求商家承担违约责任

★★ 8. 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. 克隆羊的出生 ✓

★★ 9. 下列哪些情形构成意思表示？（ ）

- A. 甲对乙说：我儿子如果考上重点大学，我一定请你喝酒
- B. 潘某在寻物启事中称，愿向送还失物者付酬金 500 元 ✓
- C. 孙某临终前在日记中写道：若离人世，愿将个人藏书赠与好友汪某 ✓
- D. 何某向一台自动售货机投币购买饮料 ✓

第 2 课 自 然 人*

一、单项选择题

★ 1. 李某的身份证上记载其出生于 1982 年 1 月

10 日，医院的接生登记簿上记载的是 1 月 11 日，出生证上记载的是 1 月 12 日，而户口簿上记载的

* 本课参考答案及详解见第 142 页。

则是1月13日。依照有关法律,李某的出生时间应以哪一日期为准?()

- A. 1月10日
- B. 1月11日
- C. 1月12日
- D. 1月13日 ✓

★★ 2. 曹某今年7岁,下面哪些行为,相对人得以行为人无民事行为能力为由,主张行为无效?()

- A. 曹某接受叔叔赠与的一块手表
- B. 曹某品学兼优,一家公司给她奖学金500元
- C. 邻居张某委托曹某给儿子写一封信,张某给她一块雪糕作为报酬
- D. 曹某受邻居委托,每天带邻居5岁的孩子上幼儿园,邻居每月给她一盒巧克力作为报酬 ✓

★ 3. 为胎儿保留的被继承人的遗产份额,如果胎儿出生后是死体,该份额应该如何处理?()

- A. 由被继承人的继承人继承 ✓
- B. 由胎儿的继承人继承
- C. 由胎儿的继承人和被继承人的继承人协商解决
- D. 由胎儿的继承人和被继承人的继承人共同继承

★★ 4. 赵某的原户籍所在地在赵村。2009年,赵某从赵村开出迁住证,迁往李村。但在李村登记前,赵某得重病,在县城中心医院住院1年3个月,病愈后赵某前往某市打工,并在该市城南区办理了暂住证,居住期限6个月。住在城南区某街道某号。问:赵某的住所应确定为何处?()

- A. 赵村 ✓
- B. 李村
- C. 县中心医院
- D. 某市城南区某街道某号

★★ 5. 作家赵某出版了一部长篇小说《另类局长》,其主人公原型取自本县卫生局的已故局长钱某,并把钱某塑造成情场高手,不忠于家庭的形象。对此,法律可以如何救济?()

- A. 钱某已经去世,主体资格消灭,法律无须给予救济
- B. 钱某的近亲属可以自身的精神利益受到侵

害为由提起侵权之诉

- C. 钱某的近亲属可以钱某的名誉权受到侵害为由提起侵权之诉
- D. 钱某的近亲属提起侵权之诉应以钱某为原告

★★ 6. 赵某有子赵小某15岁,赵某要出国一年,于是委托赵小某的姑父甲照看赵小某一年。两人约定:由赵某每年向甲支付监护费一万元;若出现赵小某的侵权,赵某与甲按照平分的方式分担损失。半年后,赵小某将小朋友乙的眼睛打伤,花去医疗费两万元。在甲已尽职责的情形下,问乙的父母应该如何主张请求权?()

- A. 向赵某主张两万元,赵某再向甲主张一万元 ✓
- B. 向甲主张两万元,甲再向赵某主张一万元
- C. 向赵某主张一万元,向甲主张一万元
- D. 向赵某、甲中的任何一人主张两万元

★★ 7. 甲今年13岁,父母于一年前同时遇难。现甲在学校将小朋友小刚眼睛打伤,花去医疗费3万元。经查,甲的外祖父母有财产8万元,祖父母家徒四壁,哥哥(28岁)有财产20万元。应该由谁来承担3万元的赔偿责任?()

- A. 甲的祖父母
- B. 甲的外祖父母 ✓
- C. 甲的哥哥
- D. 由甲的祖父母、外祖父母、哥哥共同承担

★★ 8. 甲、乙二人离婚后,不久甲死亡,死前留下一亲笔遗嘱,将全部财产留给她与乙所生的独生女,但特别指定甲的妹妹为其女儿的监护人,声明“绝对不许”其生父乙为其监护人。乙向法院起诉,要求抚养女儿并为其监护人。法院应当如何处理?()

- A. 接受乙的请求 ✓
- B. 驳回乙的请求,指定甲的妹妹为监护人
- C. 驳回乙的请求,指定女孩的外祖父母或祖父母为其监护人
- D. 确定乙与甲的妹妹同为监护人

★★ 9. 刘某从小就显示出很高的文学天赋,九岁时写了小说《隐形翅膀》,并将该小说的网络传播权转让给某网站。刘某的父母反对该转让行为。下列哪一说法是正确的?()

- A. 刘某父母享有该小说的著作权,因为刘某

是无民事行为能力人

- B. 刘某及其父母均不享有著作权, 因为该小说未发表
- C. 刘某对该小说享有著作权, 但网络传播权转让合同无效 ✓
- D. 刘某对该小说享有著作权, 网络传播权转让合同有效

★★ 10. 甲(母亲)因外出而委托乙全面照看其8岁的儿子丙。玩耍时, 丙将邻居一小孩打伤, 花去医药费近千元。这一损失应由()

- A. 乙承担, 甲负连带责任
- B. 甲承担, 如甲无力承担, 由乙承担
- C. 甲承担, 因甲是丙之母, 乙概不承担
- D. 甲承担, 如乙有过错, 乙负连带责任 ✓

★★ 11. 高中生钱某于1980年9月2日出生。1998年6月1日在校将同学李某打伤, 致其花去医药费2000元。钱某毕业后进入一家炼钢厂工作。1999年2月, 李某起诉要求钱某赔偿医药费。该民事责任应由谁承担?()

- A. 钱某承担, 因钱某诉讼时已满18周岁, 且有经济能力 ✓
- B. 钱某之父承担, 因钱某在侵权行为发生时未满18周岁, 没有经济能力
- C. 主要由钱某之父承担, 钱某适当赔偿
- D. 主要由钱某承担, 钱某之父适当赔偿

★★ 12. 张某出海打渔, 因遇台风下落不明。现其妻孙某向法院申请宣告张某失踪。因张某失踪后, 孙某与他人姘居, 并与姘夫合用家中财产, 在确定张某的财产代管人时, 张某父母与孙某发生争议。本案中, 法院应依法指定谁为财产代管人?()

- A. 孙某, 理由是孙某是张某失踪后的第一顺序的财产代管人
- B. 孙某和张某的父母, 理由是他们均为法律规定的财产代管人
- C. 张某的父母, 理由是若指定孙某则不利于保护张某的财产 ✓
- D. 孙某, 理由是孙某提出了宣告失踪的申请

★★ 13. 下列关于宣告死亡的说法正确的有:()

- A. 甲于2008年11月10日在一次登山中遇雪崩下落不明, 法院根据其妻子的申请于

2010年12月10日宣告甲死亡 ✓

- B. 乙失踪后, 其父母要求宣告乙死亡, 乙妻子不同意, 只要求宣告乙失踪, 法院宣告乙失踪 ✓
- C. 丙被宣告死亡后, 开车将乙撞伤, 由于丙已经丧失主体资格, 不必承担责任
- D. 丁被宣告死亡之后, 其独子戊被人收养, 其妻子改嫁, 5年后丁出现, 但在一次交通事故中死亡, 丁无其他亲人, 其所遗留的10万元存款应当由戊继承

★★ 14. 14周岁的张某面色较黑, 外表成熟, 常被人误认为已逾20周岁, 其研究创造的发明获得专利, 该专利的市场估价是10000元, 张某将该专利以20000元的价格转让给某企业, 用转让所得的200元购买继续进行相关创造的材料, 用6000元购买电脑一台。张某的上述行为均未告诉父母, 而对父亲谎称买彩票中了10000元奖金, 张某的父亲遂将3000元以张某名义捐献某贫困地区的希望小学。则下列说法中正确的是:()

- A. 张某购买材料的行为效力未定
- B. 张某的父亲捐款的行为合法有效
- C. 张某转让专利的行为无效 ✓
- D. 张某购买电脑的行为效力未定 ✓

15. 2006年1月17日, 魏某所乘的客轮触礁沉没, 生死不明。魏某的利害关系人若申请宣告其死亡, 问: 最早应该是哪一天才能向法院提出申请?()

- A. 2008年1月17日
- B. 2008年1月18日 ✓
- C. 2010年1月17日
- D. 2010年1月18日

★★ 16. 詹三下落不明满8年, 其妻王某向人民法院申请宣告死亡, 其父詹某申请宣告失踪, 由人民法院作出何种判决? 若后发现其生还。其父向人民法院申请撤销死亡宣告, 其妻不同意, 人民法院应当:()

- A. 由王某和詹某商量, 如协商不成, 驳回申请
- B. 只按詹某的申请宣告失踪, 发现生还也不撤销死亡宣告, 因为王某不同意
- C. 先按王某的要求宣告死亡, 发现生还再根据詹某的申请撤销死亡宣告 ✓
- D. 只按王某的申请宣告死亡, 发现生还也不

撤销死亡宣告，因为王某不同意

★★ 17. 甲、乙、丙经营个人合伙，约定由甲代表合伙执行合伙事务，后来乙擅自代表合伙与某企业签订了一份合同，则对该合同的处理，最妥当的是：()

- A. 合同无效，甲向某企业负合同无效责任
- B. 合同有效，合伙应履行该合同
- C. 合同无效，合伙负合同无效责任
- D. 合同有效，合伙履行合同，乙应赔偿由此给合伙造成的损失

★★ 18. 王某、李某、张某约定共同开办一家餐馆，王某出资 20 万元并负责日常经营，李某出资 10 万元，张某提供家传菜肴配方，但李某和张某均只参与盈余分配而不参与经营劳动。开业两年后，餐馆亏损严重，李某撤回了出资，并要求王某和张某出具了“餐馆经营亏损与李某无关”的字据。下列哪一选项是正确的？()

- A. 王某、李某为合伙人，张某不是合伙人
- B. 王某、张某为合伙人，李某不是合伙人
- C. 王某、李某、张某均为合伙人
- D. 王某和张某所出具的字据无效

★★ 19. 甲、乙、丙、丁四人个人合伙经营汽车运输，盈利颇丰。负责人丙又介绍其妻弟周某参加合伙，甲、乙均同意，唯丁不同意。丙以多数人已同意为由让周某驾驶合伙车辆进行运输。后周某因闯红灯超速而撞人，须赔偿损失 5 万元。周某主张每人承担 1 万元，甲、乙、丙、丁均不同意承担。下列观点哪一个是正确的？()

- A. 甲、乙、丙、丁、周作为合伙人各负担 1 万元
- B. 甲、乙、丙、周分担 5 万元，丁因不同意周入伙而免责
- C. 周一人独立负担 5 万元
- D. 甲、乙、丙、丁对外承担连带责任

★★ 20. 张某欲开一美发店，便与美发师李某商定：“由张负责店面、用具和资金等投入，由李负责美发。利润四六分成，张得六，李得四。”李某欣然同意。1 年后，因生意冷清，双方欲协商终止合同。则下列说法正确的是：()

- A. 由于李某是为张某工作的，因此双方形成的是雇佣关系
- B. 由于劳务不得出资，故双方形成的不是合

伙关系

- C. 张某投入的店面、用具等，应当由双方按照六比四的比例分割
- ✓D. 以经营所得新添置的用具，应由双方按照六比四的比例分割

二、多项选择题

★★ 1. 甲今年 13 岁，是小有名气的“小提琴演奏家”，周末经常参加演出，平均月收入超过 5000 元。某日，一演出公司打电话给甲请其前去演出，甲表示同意，但到期却把此事忘了。以下说法正确的是：()

- A. 甲可视为完全民事行为能力人
- B. 甲为限制民事行为能力人
- ✓C. 甲不应承担违约责任
- D. 甲的监护人应承担违约责任

★★ 2. 湖北大别山山区 14 岁中学生王某的作文“家乡的大山”在全国获奖，北京某大学教授许某深受感动，写信给王某表示愿意资助王某读完高中，王某回信表示接受并致感谢。许某随即将 5000 元钱汇给王某。收到钱后，王某的母亲周某认为这笔钱应该用来帮助更贫困的孩子，决定把钱捐给当地希望小学，并写信将此决定告知许教授。许教授回信表示反对，并指出自己还有钱，自己可以再用其他的钱捐赠给希望小学，但是这 5000 元钱只能用在王某身上。但是王某的母亲周某没有听从许教授的建议。关于此事的法律分析，正确的是：()

- A. 王某为限制行为能力人，其表示接受赠与的行为无效
- B. 王某表示接受赠与，赠与合同生效
- ✓C. 周某转捐钱的行为已得到赠与人许教授的同意，因而有效
- D. 周某转捐钱的行为无效

★★ 3. 2007 年 1 月，张某与赵某协议离婚。协议规定，婚生子赵小某 13 岁，归女方抚养，男方每月付抚养费 1500 元，男方每月可看望孩子并可接回家小住几天；双方如有一方再婚，孩子归未再婚一方抚养；双方都再婚，按原协议。2009 年 11 月张某再婚，赵某几次接孩子未果。2010 年 1 月，赵某强行将孩子带回自己家。张某向法院起诉。以下说法哪些正确？()

- A. 张某与赵某均为赵小某的监护人

- B. 张某与赵某的离婚协议，不违反法律，有法律效力 ✓
- C. 张某不允许赵某接孩子的行为，是违约行为，受合同法调整
- D. 赵某欲行使对赵小某的抚养权，可通过诉讼程序解决 ✓

★★ 4. 甲与乙离婚并达成协议：婚生男孩丙（3岁）由乙（女方）抚养，如双方中一方再婚，丙则由另一方抚养。后乙在丙6岁时再婚，甲去乙家接丙回去抚养，乙不允。甲即从幼儿园将丙接回，并电话告知乙。为此，双方发生争执，诉至法院。下列有关论述正确的有哪些？（ ）

- A. 甲、乙均为丙的监护人 ✓
- B. 乙的行为是违约行为，受合同法调整
- C. 甲欲行使对丙的抚养权，应通过诉讼程序解决 ✓
- D. 甲、乙的协议违反了法律 ✓

★★ 5. 甲丧妻后与9岁的儿子乙在某村相依为命，后甲因受刺激而成为精神病人，甲、乙均无其他近亲属，甲有一堂兄丙愿意作乙的监护人，但不愿意承担对甲的监护责任，则下列说法中正确的是：（ ）

- A. 丙不能担任乙的监护人
- B. 丙欲担任乙的监护人，必须同时担任甲的监护人
- C. 丙欲担任乙的监护人，必须经甲所在单位或者乙所在村的村民委员会同意 ✓
- D. 甲的监护人由甲所在村的村民委员会或者民政部门担任 ✓

★★ 6. 刘某今年7岁，随小姨到邻居家玩。当小姨与邻居等人打麻将时，刘某一不小心将邻居的一个陶瓷花瓶打碎。关于邻居的该损失赔偿责任的承担，下列说法错误的是：（ ）

- A. 刘某
- B. 刘某的父母 ✓
- C. 刘某的小姨
- D. 刘某的父母与刘某的小姨承担连带责任

★★ 7. 下列关于宣告失踪与宣告死亡的关系说法正确的是：（ ）

- A. 宣告失踪不是宣告死亡的必经程序 ✓
- B. 申请人只宣告失踪的，即便符合宣告死亡的条件也应当只宣告失踪 ✓

- C. 同一顺序的申请人有的申请宣告死亡，有的不同意宣告死亡的，若满足宣告死亡相关条件者，应当宣告死亡 ✓
- D. 同一顺序的申请人有的申请宣告失踪，有的申请宣告死亡的，应当宣告死亡 ✓

★★ 8. 关于宣告死亡，下列哪些选项是正确的？（ ）

- A. 宣告死亡的申请人有顺序先后的限制 ✓
- B. 有民事行为能力人在被宣告死亡期间实施的民事行为有效
- C. 被宣告死亡的人与其配偶的婚姻关系因死亡宣告的撤销而自行恢复
- D. 被撤销死亡宣告的人有权请求依《继承法》取得其财产者返还原物或给予适当补偿 ✓

★★ 9. 张某被法院宣告死亡，遗产由其父张老某、其妻王某、其子张小某分割。后来张老某病故，张小某代位继承了张老某的部分遗产。王某与刘某再婚后因车祸遇难，刘某与张小某继承了王某的遗产。现在，张某重新出现，法院撤销了死亡宣告。假设张某在没有宣告死亡时与王某的共有财产是120万元，下列说法正确的是：（ ）

- A. 张小某应返还财产50万元 ✓
- B. 张小某应返还财产80万元
- C. 刘某应返还财产40万元
- D. 刘某应返还财产10万元 ✓

10. 下面是对个体工商户和农村承包经营户的表述，其中符合法律规定的有：（ ）

- A. 个体工商户为在法律允许的范围内，依法经核准登记，从事工商业经营的公民；农村承包经营户是指法律允许的范围内，按照承包合同规定从事商品经营的公民
- B. 以公民个人名义申请登记的个体工商户和个人承包的农村承包经营户，用家庭共有财产投资，或者收益的主要部分供家庭成员享用的，其债务应以家庭共有财产清偿 ✓
- C. 在夫妻关系存续期间，一方从事个体经营或者承包经营的，其收入为夫妻共有财产，债务亦应以夫妻共有财产清偿 ✓
- D. 个体工商户、农村承包经营户的债务，如其家庭共有财产承担责任时，应当保留家庭成员的生活必需品和必要的生产工具 ✓

★ 11. 甲、乙、丙三人各自出资 10 万元、8 万元、2 万元组成个人合伙从事汽车配件经营，其间因经营管理不善，对丁负债 9 万元，丙遂退出合伙，并拿出 1 万元由甲、乙代为偿还对丁债务。现在丁应如何追偿其债权？（ ）

- A. 可以只向甲要求偿还 9 万元 ✓
- B. 可以分别向甲、乙、丙三人要求偿还 4 万元、3 万元、2 万元 ✓
- C. 只能要求丙偿还 1 万元，其余部分向甲、乙追偿
- D. 可以只向甲或只向乙要求偿还全部 9 万元，但不能要求丙单独偿还 9 万元

12. 甲为个体工商户，从事服装销售生意，其以个人名义登记设立了“美叶服饰店”。甲因经营不善，欠批发商乙货款 5 万元。那么下列的说法不正确的是：（ ）

- A. 虽然服饰店是以甲个人名义登记设立的，但其家庭成员也可以参与经营，并可按经营需要招用从业人员 ✓
- B. 批发商乙欲行起诉，则应以“美叶服饰店”为被告
- C. 若该服饰经营店的实际经营人为丙，则乙起诉时只能以丙为被告
- D. 若甲将该服饰店转让给其邻居丁，应向登记机关办理变更登记 ✓

三、不定项选择题

1. 甲的父亲乙与母亲丙于 2008 年 3 月离婚。甲与乙共同生活。乙因下岗一直未找到工作，生活困难，遂将甲送到弟弟丁处，由丁抚养，丁把甲当亲儿子，两人感情非常好。2010 年 10 月后，丙起诉到法院要求抚养已年满 9 岁的甲。

(1) 甲的监护人为：（ ）

- A. 乙 ✓
- B. 丙 ✓
- C. 丁
- D. 都不是

(2) 乙说丙常在外跳舞，通宵不回家，甲稍不注意，丙就狠揍甲。下列说法中正确的有：（ ）

- A. 乙无权取消丙对孩子的监护人资格，因为她是孩子的生母
- B. 乙无权取消丙对孩子的监护人资格，因为取消对孩子的监护人资格应取得法院的同意 ✓
- C. 乙有权取消丙对孩子的监护人资格，因为

她虐待孩子

- D. 乙有权取消丙对孩子的监护人资格，因为她对孩子有犯罪行为

(3) 设本题中乙、丙在一次爆炸中同时死亡，下列说法中正确的有：（ ）

- A. 甲的监护人就是丁，因为丁是接受了乙的委托而履行监护职责的
- B. 甲的亲属可以协议确定监护人 ✓
- C. 甲的亲属不可以协议确定监护人
- D. 如果甲的亲属担任监护人发生争议的应由有关组织指定 ✓

(4) 设甲在放学回家的路上与同学戊打架，把戊打成脑震荡，花治疗费 3000 元，则：（ ）

- A. 该费用应由乙承担 ✓
- B. 该费用应由丙承担
- C. 该费用应由丁承担
- D. 该费用应由学校承担

2. 孙某因意外事故下落不明。孙某的妻子带着两个孩子艰难地生活着，日日期盼着孙某的归来。在等待了四年之后，见孙某已无生还希望，其妻便开始考虑再婚之事。为此，孙某之妻向人民法院申请宣告了孙某死亡，孙某的全部财产除了偿还其欠朋友的 5 万元之外，其余部分由孙某之妻和他的两个孩子以及孙某的父母依法继承。但就在孙妻准备再婚前一个月，孙某归来。请回答下列问题：

(1) 在此情形之下，谁有权申请撤销对孙某的死亡宣告？（ ）

- A. 孙某的妻子 ✓
- B. 孙某的父母 ✓
- C. 孙某本人 ✓
- D. 孙某的姐姐 ✓

(2) 在孙某的死亡宣告被撤销后，如果孙某的妻子尚未再婚，则孙某与孙某之妻之间的婚姻关系如何？（ ）

- A. 自孙某生还之日起自行恢复 ✓
- B. 自向婚姻登记机关重新登记之日起恢复
- C. 自人民法院撤销死亡宣告之日起恢复 ✓
- D. 是否恢复取决于两个人的意愿

(3) 撤销死亡宣告对孙某被撤销死亡宣告前的财产关系将会产生何种影响？（ ）

- A. 没有溯及力
- B. 一切在孙某被宣告死亡后取得其财产的人

都应当返还其财产

- C. 其继承人依继承法取得的财产经孙某请求应当返还, 但已经偿还给其朋友的 5 万元

欠款孙某无权要求其返还。

- D. 应当返还的财产不仅包括原物, 也包括孳息。

第 3 课 法 人*

一、单项选择题

★★ 1. 法人因依法被撤销、解散、宣告破产或其他原因而进行清算时, 则: ()

- A. 主体资格不消灭, 但不能进行清算范围以外的活动
B. 主体资格消灭, 不能进行民事活动
C. 主体资格不消灭, 仍然可以进行各种民事活动
D. 主体资格不消灭, 但不能进行民事活动

★★ 2. 普通合伙企业 A 与王某各出资 20 万元成立一个具有法人资格的 B 有限责任公司, 经营五金, 聘请营销专家刘某担任经理。这里承担“有限责任”的情况有: ()

- A. B 公司对公司所负债务
B. A 企业对合伙企业债务
C. 刘某对 B 公司债务
D. 王某和 A 企业对 B 公司的债务

★★ 3. 下列有关法人民事行为能力的判断, 正确的是: ()

- A. 法人民事行为能力范围与其民事权利能力范围不同
B. 法人一旦被申请宣告破产, 民事行为能力即终止
C. 不同类型的法人, 民事行为能力范围不同
D. 法人民事行为能力起止时间与其民事权利能力起止时间不同

★★ 4. 甲公司在某市设立了一家分公司。该分公司以自己的名义与该市乙公司签订了一份房屋租赁合同, 租赁乙公司的楼房一层, 年租金为 50 万元。同时, 该分公司还以自己的名义为丙公司的

10 万元债务提供连带责任保证。则下列说法正确的是: ()

- A. 房屋租赁合同有效, 保证合同有效
B. 房屋租赁合同有效, 保证合同无效
C. 房屋租赁合同无效, 保证合同有效
D. 房屋租赁合同无效, 保证合同无效

5. 某建筑安装公司从某电器设备制造厂购进电源开关一批, 检测后发现质量不合格, 电器厂同意退货, 但一直未返还货款。后该电器设备制造厂被光源电力设备有限公司兼并, 成为其分厂。对此债务的承担, 下列说法正确的是: ()

- A. 由该电器设备制造厂承担, 因为它是违反合同一方
B. 由该电器设备制造厂负责人承担, 因为合同是他同意签订的
C. 由光源电力设备有限公司承担, 因为它承受了原电器设备制造厂的债权债务
D. 应该消灭, 因为原合同一方已经不存在

★★ 6. 甲公司分立为乙丙两公司, 约定由乙公司承担甲公司全部债务的清偿责任, 丙公司继受甲公司全部债权。关于该协议的效力, 下列哪一选项是正确的? ()

- A. 该协议仅对乙丙两公司具有约束力, 对甲公司的债权人并非当然有效
B. 该协议无效, 应当由乙丙两公司对甲公司的债务承担连带清偿责任
C. 该协议有效, 甲公司的债权人只能请求乙公司对甲公司的债务承担清偿责任
D. 该协议效力待定, 应当由甲公司的债权人选择分立后的公司清偿债务

* 本课参考答案及详解见第 150 页。