

中国政法大学

2005 年民法、民事诉讼法、国际私法考研试题

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。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，诱甲七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，其余赢利无论多少都归马湖。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、该赢利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二年。”下列请求权中，符合这一规定的“民事权利”是哪一个？

- A、甲对乙的损失物返还请求权
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 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意念期限内行使权利，主张撤消买卖行为
D、乙公司虽然受到欺诈，但是未在法律规定的一年期限内行使权利，主张合同无效或者撤消的权利消灭。

5、张三和李四二人共同打坏王五的轿车，造成损失 8 万远。三人协商后约定，张、李各赔偿 4 万元。后李四没有给副赔偿金。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。
C、为减少李四迟延履行责任，张三应先为李四无因管理，然后李向张支付管理费用
D、王五分别向张、李二人主张 4 万元赔偿金

6、A 公司委托王某去某市 B 公司购买机械表 1000 只王某见 B 公司有电子表可以供应，在 B 公司说明电子表是从正规渠道进货后，救灾购销合同上添加了购买 2000 只电子表的条款。王某付款后将机械表和电子表运往 A 公司土中，2000 只电子表被海关以走私品没收。A 公司收到机械表后，发现不好销，遂以合同无效要求退货。下列论述正确的是哪一个？

- A、该购销合同中购买 2000 只电子表的条款无效

- B、该购销合同中购买 2000 只电子表的条款可撤消
C、该购销合同中购买 2000 只电子表的条款效力未定
D、该购销合同无效
- 7、周某从 3 号公寓楼下经过，被楼上突然掉下的烟灰缸砸成重伤，经过现场司法鉴定，排除了烟灰缸来自其他楼房的可能性，但同时又无法认定烟灰缸究竟从 3 号楼哪里掉下，本案应该如何处理？
A、不能确定加害人，没有明确的被告，周某自己承担不利后果
B、适用民法通则 132 条当事人无过错时适当分担责任的规定，由 3 号楼全体居民与周某分担损失
C、在不能证明是哪家居民掉下烟灰缸的条件下，由 3 号楼全体居民负责赔偿
D、在不能证明 3 号楼居民有过错的条件下，由该楼的物业管理公司负责赔偿
- 8、下列各项中，不属于有相对人的意思表示的是哪一个？
A、悬赏广告
B、债务免除
C、代理权授予
D、遗嘱行为
- 9、甲与妻乙携 5 岁的女儿丙和 70 岁的老父丁一起去春游，不幸私人在乘坐缆车时坠入山谷无一生还。有无法确定他们死亡的先后顺序，如果他们都有继承人，推定谁先死亡？
A、甲
B、乙
C、丙
D、丁
- 10、孙某欠郑某 2 万元无力偿还，朱某向郑某表示愿替孙某还债，朱某的行为生效的条件是什么？
A、三人意思表示一致
B、郑某和孙某意思表示一致
C、郑某和朱某意思表示一致
D、孙某和朱某意思表示一致
- 11、对当事人超过诉讼时效期间的起诉，人民法院应该如何处理？
A、裁定不予受理
B、裁定驳回
C、判决驳回诉讼请求
D、受理
- 12、在涉外民事诉讼中，人民法院裁定准许诉前财产保全后，申请人应当何时提起诉讼？
A、10 日内
B、15 日内
C、30 日内
D、60 日内
- 13、某被告不服一审法院驳回管辖异议的裁定提起上诉，在二审法院审理期间，一审原告向二审法院提出撤诉申请。根据民事诉讼法的规定，正确的做法是什么？
A、一审法院裁定准予撤诉
B、一审法院根据二审法院针对驳问管辖权异议裁定所作出的裁定予以处理
C、二审法院裁定准予撤诉
D、二审法院审查一审法院无管辖权时，直接将案件移送有管辖权的人民法院

14、张三诉李四，要求解除双方之间的婚姻关系，并平均分割共同财产，包括共有房屋2间，存款10000元。本案的诉讼标的是什么？

- 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、经所在过公证机关公证
- 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月张一准备再开一家“沸腾饭店”，故同朋友胡三借款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、如果两国制订相同的冲突规则，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，根据国际私法的理论，丙国法院适用甲国法的行为属于

A、反致

B、间接反致

C、转致

D、双重反致

25、《最高人民法院关于贯彻执行〈中华人民共和国民法通则〉若干问题的意见(试行)》第 184 条规定：“外国法人以其注册登记地国家的法律为其本国法，法人的民事行为能力依其本国法规定。外国法人在我国领域内进行的民事活动，必须符合我国的法律规定。”该条规定所体现的是

A、属人主义原则

B、属地主义原则

C、保护主义原则

D、属人主义和属地主义之折衷原则

25、侵权行为自体法主要是指

A、对受害人最有利的实体法律

B、当事人自愿选择的法律

C、受理案件的法院地法

D、与案件有最密切联系的法律

26、1997 年 10 月，香港 A 公司向大连海事法院起诉，根据其对我国 B 公司货轮“明星号”享有的货款抵押权求偿。经法院调查，“明星号”是我国 B 公司从希腊租用的一艘在巴拿马登记并挂巴拿马国旗的光船。大连海事法院在处理该案时，应适用下列哪一法律？

A、香港法

B、希腊法

C、巴拿马法

D、中国法

27、根据我国《民法通则》以及最高人民法院的有关司法解释规定，中国公民和外国人

A、结婚适用婚姻缔结地法律，离婚适用当事人本国法律

B、结婚、离婚皆适用当事人本国法律

C、结婚适用当事人本国法律，离婚适用受理案件的法院所在地法律

D、结婚适用婚姻缔结地法律，离婚适用受理案件的法院所在地法律

28、根据最高人民法院的司法解释，监护的设立、变更和终止

A、适用监护人本国法律，但监护人在我国有住所的则适用我国法律

B、适用监护人的住所地法律，但监护人具有中国国籍则适用中国法律

C、适用被监护人本国法律，但被监护人在我国有住所的则适用中国法律

D、适用被监护人的住所地法，但被监护人具有中国国籍的则适用中国法律

29、海牙《死者遗产继承法律适用公约》（1988 年）没有规定适用

A、被继承人死亡时间的习惯居所所在国的法律

B、被继承人死亡时住所所在国法律

C、被继承人死亡时本国法律

D、被继承人死亡时与其有更密切联系的国家法律

二、多项选择题：（请将答案填涂在答题卡上，每小题 2 分，共 60 分）

31、意思表示与法律效力在效力方面的关系如何？

A、有意思表示，法律行为方可有效

B、法律行为的效力取决于意思表示的合法性

C、效果意思决定法律行为效力的内容和范围

D、意思表示的瑕疵，能够决定法律行为无效或可撤销

32、负担行为和处分行为是法律行为的重要分类，下列行为中，属于处分行为的有哪些？

A、抵押合同

B、债权放弃的书面意思表示

C、将房屋交给承租人占有、使用而自己不占有、使用

D、订立书面赠予合同并公证

33、下列关于抛弃的正确判断是哪些？

A、抛弃是单方法律行为

B、不动产物权的抛弃，需办理注销登记

C、对设有他物权的物抛弃后，他物权即消灭

D、被抛弃的物，再为他人所有，必为原始取得

34、张某新购得一辆“宝来”轿车，遂将其原有的“奥拓”车转让给刘某。双方签订了合同，并约定五日后刘某付款，张某交车并办理过户手续。签约后第三日，张某家车库旁房屋着火，火蔓延及张某家的车库，并将其“奥拓”车烧毁。则张某与刘某之间的合同为何种状态？

A、标的主观不能

B、标的客观不能

C、标的自始不能

D、标的嗣后不能

35、下列行为中，不得附条件的有哪些？

A、法定抵消

B、结婚

C、票据背书

D、借款行为

36、下列行为中，不发生代理的法律效果的有哪些？

A、甲有朋自远方来，甲不在，邻居乙代甲招待该客人的行为

B、甲为某公司董事长，甲以该公司的名义与乙公司签订合同的行为

C、甲为贸易货栈，将乙委托给自己出卖的自行车以自己的名义出卖给丙的行为

D、甲将邮局转来的给乙董事长的信件送给乙董事长的行为

37、乘客段某不慎，将价值 5 万元的钻戒遗失，在电台做了寻物广告，称：原物送还者，谢金 2000 元。出租车司机陈某清洗车厢时，发现该钻戒，立即送还段某并要段某给付谢金，段某醒悟自己是乘坐该车时丢失的钻戒，认为陈某有义务返还乘客丢失的物品，不肯付谢金。就此事，下列说法中正确的是哪些？

- A、段某在电台的广告，是悬赏广告
- B、陈某发现并送还钻戒，是无因管理
- C、陈某送还钻戒，是对乘客的附随义务
- D、段某不知钻戒丢失在出租车内，在电台做广告是重大误解

38、在地役权法律关系中，下列表述正确的有哪些？

- A、地役权是为特定人设定的
- B、地役权是为需役地设定的
- C、地役权可以有偿取得
- D、地役权可以无偿取得

39、1995 年 3 月黄某将一幅价值 6 万元的名画送到某裱店装裱，由于黄某未按期付给装裱店费用。装裱店通知黄某应在 30 日内支付其应付的费用，但黄某仍未能按期交付，装裱店遂将画变价受偿，将其差额扣除费用后退还给黄某。下列表述正确的有哪些？

- A 黄某与装裱店之间的合同系承揽合同
- B 装裱店对该画有留置权
- C 装裱店通知黄某支付费用的期限不符合法律规定
- D 装裱店无须通知黄某即可直接将该画变动受偿

40、村民张某死后留有房屋 6 间，水牛 2 头，张某有妻陈乙，两个孩子张丙和张丁，其祖父仍健在，对其遗产继承，下列说法中，正确的有哪些？

- A、房屋六间由陈乙分得 3 间、张丙、张丁和其祖父各 1 间
- B、房屋六间由陈乙分得 4 间，张丙和张丁各一间
- C、在遗产没有分割之前，各继承人对遗产的权利为共同共有
- D、对水牛的分割应采取变价分割或作价补偿，而不宜采用实物分割

41、根据民事诉讼的规定，在民事诉讼中，不公开审理的案件包括以下那些？

- A 涉及国家秘密的案件
- B 涉及个人隐私的案件
- C 涉及商业秘密的案件
- D 当事人申请不公开审理的离婚案件

42、人民法院裁定先予执行的案件，应当具备以下哪些条件？

- A 被告完全承认原告的诉讼请求
- B 当事人提起的是给付之诉
- C 当事人之间的权利义务关系明确
- D 不先予执行将严重影响申请人的生活或生产

43、下列关于无独立请求权第三人的说法，哪些是正确的？

- A 无独立请求权的第三人的无权提出管辖异议
- B 无独立请求权的第三人是否享有上诉权取决于第一审法院是否判决其承担民事责任
- C 无独立请求权的第三人只能以申请的方式参加诉讼
- D 无独立请求权的第三人有权放弃、变更诉讼请求

44、下列关于举证期限的表述哪些是不正确的？

- A 举证期限一经确定后不得延长

B 举证期限一经确定后只能延长一次

C 当事人在举证期限内提交证据材料确有困难的，经人民法院允许，可以适当延长举证期限，延长举证期限后，当事人提交证据材料还有困难的，当事人可以再次提出延期申请，是否准许由人民法院决定

D 当事人在举证期限内提交证据确有困难的，可以多次申请延长举证期限，但自第二次申请起，是否准许由上级人民法院决定

45、根据我国民事诉讼法的规定。审限是指从立案的次日起至裁判宣告、调解书送达之日止的期间，但是不包括下列哪些期间？

A、公告期间

B、鉴定期间

C、审理当事人提出的管辖权异议的期间

D、处理人民法院之间的管辖权异议期间

46、根据我国民事诉讼法及司法解释的相关规定，第二审人民法院审理上诉案件，应当对当事人上诉请求的有关事实何谓适用法律进行审查，但是下列哪些情况除外？

A、判决认定事实错误

B、判决违反法律禁止性规定

C、判决侵害社会公共利益

D、判决侵害他人利益

47、甲公司与乙公司合同纠纷一案，经区人民法院一审、市中级人民法院两审终审后，如果当事人认为已经发生法律效力的判决确有错误，依法可向下列哪些人民法院申请再审？

A、区人民法院

B、市中级人民法院

C、省高级法院

D、最高人民法院

48、在下列情形中，具有民事诉讼主体资格的有哪些？

A、中国人民银行北京分行

B、中国人民保险公司山东分公司

C、证券公司经过工商登记领取金融许可证的营业部

D、法人依法设立尚未领取营业执照的分支机构

49 诉讼上的法律事实是指什么？

A、客观事实

B、诉讼行为

C、诉讼要件

D、合法行为

50、下列案件中属于专属管辖的案件有哪些？

A、因继承遗产纠纷提起的诉讼

B、因运输合同提起的诉讼

C、因在我国履行中外合资经营企业合作合同纠纷提起的诉讼

D、因港口作业纠纷提起的诉讼

51、依我国《民法通则》第 142 条和 150 条的规定，人民法院援引国际惯例作为处理合同争议的法律依据时，必须同时符合的条件是：

A、中国法没有解决该合同争议的相应规定

B、中国参加的国际条约也没有相应的规定

C、该合同应该适用中国法作为准据法

D、适用国际惯例不损害我国的公共程序

52、() 属于保证特定外国人之间与内国的民事法律地位平等的待遇制度

A、国民待遇

B、最惠国待遇

C、优惠待遇

D、不歧视待遇

53、A 国公民哈里 19 岁，1990 年在我国境内购买了一件民间工艺品，价值 1700 元，现哈里以其本国法上 20 岁为成年才具有行为能力自由，要求解除合同，我国法院在审批此案时应认定：

A、哈里的行为无效，可以解除合同，买卖不成立

B、哈里的行为有效

C、合同成立

D、依据 1980 年《国际货物买卖合同公约》有效

54、根据最高人民法院的司法解释，我国对() 适用不动产所在地法律

A、不动产所有权

B、不动产买卖

C、不动产抵押

D、不动产使用

55、物之所在地法原则不适用于

A、船舶物权

B、房屋物权

C、在途货物的物权

D、外国国家财产的物权

56、() 明确采用了当事人意思自治原则

A、海牙《国际代理法律适用公约》

B、海牙《关于信托的法律适用及其承认的公约》

C、海牙《国际货物销售合同法律适用公约》

D、海牙《死者遗产继承法律适用公约》

57、在美国有住所的中国人甲在加拿大驾车撞伤了中国人乙，乙在中国某法院起诉，中国法院确认其为侵权行为，关于乙提出的 100 万元的赔偿问题，中国法院可以适用()

A、加拿大法律

B、中国法律

C、重叠适用加拿大法律和中国法律

D、美国法

58、海牙《产品责任法律适用公约》规定适用

A、损害地国家的法律

B、直接遭受损害的人的惯常居住地国家的法律

C、直接遭受损害的人的住所地国家的法律

D、被请求承担责任的人的主营业地国家的法律

59、1970 年海牙《取证公约》规定的取证方式有

A、外交人员或领事取证

B、特派员取证

C、请求书取证

D、当事人或诉讼代理人取证

60、1958 年《承认及执行外国仲裁裁决公约》关于确定外国仲裁裁决的标准是

- A、领域标准
- B、争议标的所在地标准
- C、非内国裁决标准
- D、当事人住所地标准

三、简答题：（请将答案写在答题纸上，并写清题号。每小题 5 分，共 30 分）

- 1、受欺诈合同当事人的撤销权和债权人撤销权的异同？
- 2、预期违约和不安抗辩权在性质、效果方面的主要区别？
- 3、如何理解上诉案件的审理范围？

4、最高人民法院《关于民事诉讼证据的若干规定》中对举证时限是如何规定的？你对此有何评价？

5、卡佛斯的结果选择说？

6、统一实体规定与外国人民事法律地位规范的异同？

四、案例分析题：（请将答案写在答题纸上，并写清题号，每小题 10 分，共 30 分）

1、2003 年 10 月 1 日村民甲、乙二人从北方汽车市场买了一辆二手卡车，准备一块儿跑长途货运业务，二人各自出资 3 万元，同年 12 月，甲驾驶这辆汽车外出联系业务时，遇到丙，丙表示愿意出 8 万元购买此车，甲随即把卡车卖给了丙，并办理了过户手续，事后，甲把卖车一事告知乙，乙要求分得一半款项。丙买到此车后年底又将这辆卡车以人民币 9 万元转手卖给丁。二人约定，买卖合同签订时，卡车即归丁所有，再由丁将车租给丙使用，租期为 1 年，租金 1、5 万元，二人签定协议后，到有关部门办理了登记过户手续。丁把车租赁给丙使用期间，由于运输缺乏货源，于是丙准备自己备货，遂向银行贷款人民币 5 万元，丙将这辆卡车作为抵押物向银行设定抵押，双方签订了抵押协议，但没有进行抵押登记。2004 年 11 月丁把该车以人民币 10 万元的价格卖给了戊，遂不愿归还卡车，主张以人民币 9 万元买回此车。丁不同意便发生了纠纷。

现问：

- (1) 甲、乙对卡车是什么财产关系？
- (2) 甲、丙的汽车买卖合同是否有效？为什么？
- (3) 丙、丁约定买卖合同签订时，卡车即归丁所有，该约定是否有效？为什么？
- (4) 丙与银行的抵押合同能否生效？为什么？
- (5) 丙主张买回卡车的主张能否得到支持？为什么？
- (6) 直到纠纷发生时，该卡车所有权归谁所有？为什么？

2、2000 年 5 月甲公司与乙公司签订了一加工承揽合同，在该合同中订有仲裁条款，约定“凡因本合同发生的纠纷若协商不成，应提交北京仲裁委员会仲裁。”2001 年 3 月，双方在履行该合同时发生争议，在几经协商未能达成协议的情况下，甲公司即依民事诉讼法的规定向加工行为地法院提起诉讼。法院受理后向乙公司送达了起诉状副本，乙公司在法律规定的时间内应诉答辩。

试以本案为基础分析仲裁管辖权和诉讼管辖权的关系。

3、中华人民共和国《民法通则》第 145 条（同《合同法》第 126 条）规定：“涉外合同的当事人可以选择处理合同争议所适用的法律，但法律另有规定的除外。”

请对上述规定进行分析说明

（注：本题所指“法律”包括最高人民法院相关的司法解释）