

2016 年国家司法考试 — 卷三

一、单项选择题。每题所设选项中只有一个正确答案，多选、错选或不选均不得分。本部分含1—50题，每题1分，共50分。

1. 根据法律规定，下列哪一种社会关系应由民法调整？

- A. 甲请求税务机关退还其多缴的个人所得税
- B. 乙手机丢失后发布寻物启事称：“拾得者送还手机，本人当面酬谢”
- C. 丙对女友书面承诺：“如我在上海找到工作，则陪你去欧洲旅游”
- D. 丁作为青年志愿者，定期去福利院做帮工

【知识点】民事法律行为

【答案】B

【解析】民事法律行为是指公民或法人以设立、变更、终止民事权利和民事义务为目的的具有法律约束力的合法民事行为。民事法律行为的上位概念是民事行为，具有表意性和目的性，排除了事实行为；同时民事法律行为是合法行为，以适法性为特征，不包括无效民事行为、可变更、可撤销民事行为以及效力未定民事行为。

2. 甲企业是由自然人安瑒与乙企业（个人独资）各出资50%设立的普通合伙企业，欠丙企业货款50万元，由于经营不善，甲企业全部资产仅剩20万元。现所欠货款到期，相关各方因货款清偿发生纠纷。对此，下列哪一表述是正确的？

- A. 丙企业只能要求安瑒与乙企业各自承担15万元的清偿责任
- B. 丙企业只能要求甲企业承担清偿责任
- C. 欠款应先以甲企业的财产偿还，不足部分由安瑒与乙企业承担无限连带责任
- D. 就乙企业对丙企业的应偿债务，乙企业投资人不承担责任

【知识点】合伙人的无限连带清偿责任

【答案】C

【解析】合伙企业债务先由该企业财产偿还，不足部分由合伙人承担无限连带责任。

3. 潘某去某地旅游，当地玉石资源丰富，且盛行“赌石”活动，买者购买原石后自行剖切，损益自负。潘某花5000元向某商家买了两块原石，切开后发现其中一块为极品玉石，市场估价上百万元。商家深觉不公，要求潘某退还该玉石或补交价款。对此，下列哪一选项是正确的？

- A. 商家无权要求潘某退货
- B. 商家可基于公平原则要求潘某适当补偿
- C. 商家可基于重大误解而主张撤销交易
- D. 商家可基于显失公平而主张撤销交易

【知识点】合同可撤销的情形

【答案】A

【解析】合同可撤销的情形有：1、因重大误解订立的合同2、显失公平的合同3、因欺诈订立的合同4、因胁迫订立的合同5、乘人之危的合同6、效力未定的合同

4. 甲公司员工唐某受公司委托从乙公司订购一批空气净化机，甲公司对净化机单价未作明确限定。唐某与乙公司私下商定将净化机单价比正常售价提高200元，乙公司给唐某每台100元的回扣。商定后，唐某以甲公司名义与乙公司签订了买卖合同。对此，下列哪一选项是正确的？

- A. 该买卖合同以合法形式掩盖非法目的，因而无效
- B. 唐某的行为属无权代理，买卖合同效力待定
- C. 乙公司行为构成对甲公司的欺诈，买卖合同属可变更、可撤销合同
- D. 唐某与乙公司恶意串通损害甲公司的利益，应对甲公司承担连带责任

【知识点】合同的效力，代理行为

【答案】D

【解析】代理人与第三人串通损害被代理人利益，代理人对被代理人承担连带责任。

5. 蔡永父母在共同遗嘱中表示，二人共有的某处房产由蔡永继承。蔡永父母去世前，该房由蔡永之姐蔡花借用，借用期末明确。2012年上半年，蔡永父母先后去世，蔡永一直未办理该房屋所有权变更登记，也未要求蔡花腾退。2015年下半年，蔡永因结婚要求蔡花腾退，蔡花拒绝搬出。对此，下列哪一选项是正确的？

- A. 因未办理房屋所有权变更登记，蔡永无权要求蔡花搬出
- B. 因诉讼时效期间届满，蔡永的房屋腾退请求不受法律保护
- C. 蔡花系合法占有，蔡永无权要求其搬出
- D. 蔡永对该房屋享有物权请求权

【知识点】不动产继承

【答案】D

【解析】不动产物权转让发生在继承时，登记只产生对抗善意第三人的效力。

6. 甲被法院宣告失踪，其妻乙被指定为甲的财产代管人。3个月后，乙将登记在自己名下的夫妻共有房屋出售给丙，交付并办理了过户登记。在此过程中，乙向丙出示了甲被宣告失踪的判决书，并将房屋属于夫妻二人共有的事实告知丙。1年后，甲重新出现，并经法院撤销了失踪宣告。现甲要求丙返还房屋。对此，下列哪一说法是正确的？

- A. 丙善意取得房屋所有权，甲无权请求返还
- B. 丙不能善意取得房屋所有权，甲有权请求返还
- C. 乙出售夫妻共有房屋构成家事代理，丙继受取得房屋所有权
- D. 乙出售夫妻共有房屋属于有权处分，丙继受取得房屋所有权

【知识点】撤销失踪宣告的效力，财产代管人的权利

【答案】B

【解析】《民法通则》第二十五条 被撤销死亡宣告的人有权请求返还财产。依照继承法取得他的财产的公民或者组织，应当返还原物；原物不存在的，给予适当补偿。

7. 甲借用乙的山地自行车，刚出门就因莽撞骑行造成自行车链条断裂，甲将自行车交给丙修理，约定修理费100元。乙得知后立刻通知甲解除借用关系并告知丙，同时要求丙不得将自行车交给甲。丙向甲核实，甲承认。自行车修好后，甲、乙均请求丙返还。对此，下列哪一选项是正确的？

- A. 甲有权请求丙返还自行车
- B. 丙如将自行车返还给乙，必须经过甲当场同意
- C. 乙有权要求丙返还自行车，但在修理费未支付前，丙就自行车享有留置权
- D. 如乙要求丙返还自行车，即使修理费未付，丙也不得对乙主张留置权

【知识点】物权请求权，留置权

【答案】C

【解析】乙为物权人，甲乙借用合同解除后，乙丧失了占有返还请求权，甲享有对自行车的返还原物请求权。在未支付修理费前丙因修车享有对自行车的留置权。

8. 甲、乙二人按照3：7的份额共有一辆货车，为担保丙的债务，甲、乙将货车抵押给债权人丁，但未办理抵押登记。后该货车在运输过程中将戊撞伤。对此，下列哪一选项是正确的？

- A. 如戊免除了甲的损害赔偿责任，则应由乙承担损害赔偿责任
- B. 因抵押权未登记，戊应优先于丁受偿
- C. 如丁对丙的债权超过诉讼时效，仍可在2年内要求甲、乙承担担保责任
- D. 如甲对丁承担了全部担保责任，则有权向乙追偿

【知识点】按份共有物抵押，特殊动产抵押登记的效力

【答 案】D

【解 析】动产的抵押于抵押合同成立时生效。按份共有的抵押人中一人对债权人承担全部的担保责任时可按照比例向另一按份共有人追偿。

9. 甲、乙就乙手中的一枚宝石戒指的归属发生争议。甲称该戒指是其在2015年10月1日外出旅游时让乙保管, 属甲所有, 现要求乙返还。乙称该戒指为自己所有, 拒绝返还。甲无法证明对该戒指拥有所有权, 但能够证明在2015年10月1日前一直合法占有该戒指, 乙则拒绝提供自2015年10月1日后从甲处合法取得戒指的任何证据。对此, 下列哪一说法是正确的?

- A. 应推定乙对戒指享有合法权利, 因占有具有权利公示性
- B. 应当认定甲对戒指享有合法权利, 因其证明了自己的先前占有
- C. 应当由甲、乙证明自己拥有所有权, 否则应判决归国家所有
- D. 应当认定由甲、乙共同共有

【知识点】占有

【答 案】B

【解 析】甲能够证明合法占有, 而乙无法提供自己占有的证据。

10. 甲单独邀请朋友乙到家中吃饭, 乙爽快答应并表示一定赴约。甲为此精心准备, 还因炒菜被热油烫伤。但当日乙因其他应酬而未赴约, 也未及时告知甲, 致使甲准备的饭菜浪费。关于乙对甲的责任, 下列哪一说法是正确的?

- A. 无须承担法律责任
- B. 应承担违约责任
- C. 应承担侵权责任
- D. 应承担缔约过失责任

【知识点】民事法律行为的调整范围

【答 案】A

【解 析】甲邀请乙到家吃饭的行为是一种事实行为不受民法调整

11. 清风艺术馆将其收藏的一批古代名家绘画扫描成高仿品, 举办了“古代名画精品展”, 并在入场券上以醒目方式提示“不得拍照、摄影”。唐某购票观展时趁人不备拍摄了展品, 郑某则购买了该批绘画的纸质高仿版, 扫描后将其中“清风艺术馆珍藏、复制必究”的标记清除。事后, 唐某、郑某均在某电商网站出售各自制作的该批绘画的高仿品, 也均未注明来源于艺术馆。艺术馆发现后, 向电商发出通知, 要求立即将两人销售的高仿品下架。对此, 下列哪一说法是正确的?

- A. 唐某、郑某侵犯了艺术馆的署名权
- B. 郑某实施了删除权利管理信息的违法行为
- C. 唐某未经许可拍摄的行为构成违约
- D. 电商网站收到通知后如不采取措施阻止唐某、郑某销售该高仿品, 应向艺术馆承担赔偿责任

【知识点】著作权

【答 案】C

【解 析】署名权属于著作权人, 不属于艺术馆, 艺术馆只是展览人, A项错误; 郑某购买了艺术馆的画并清除了标记, 但艺术馆只是展览人, 不是著作权人, 所以郑某并未将权利的管理信息去除, B项错误; 艺术馆展览的是一幅古画, 根据《中华人民共和国著作权法》的相关规定, 其著作财产权已经过期, 绘画进入流通领域, 所以不构成侵权, D项错误; 风艺术馆在其入场券上以醒目的方式表明不可拍照, 唐某未经许可进行拍照构成违约, C项正确。

12. 甲为出售一台挖掘机分别与乙、丙、丁、戊签订买卖合同, 具体情形如下: 2016年3月1日, 甲胁迫乙订立合同, 约定货到付款; 4月1日, 甲与丙签订合同, 丙支付20%的货款; 5月1日, 甲与丁签订合同, 丁支付全部货款; 6月1日, 甲与戊签订合同, 甲将挖掘机交付给戊。上述买受人均要求实际履行合同, 就履行顺序产生争议。关于履行顺序, 下列哪一选项是正确的?

- A. 戊、丙、丁、乙
- B. 戊、丁、丙、乙
- C. 乙、丁、丙、戊
- D. 丁、戊、乙、丙

【知识点】一物多卖的履行顺序

【答案】A

【解析】第十条 出卖人就同一船舶、航空器、机动车等特殊动产订立多重买卖合同，在买卖合同均有效的情况下，买受人均要求实际履行合同的，应当按照以下情形分别处理：（一）先行受领交付的买受人请求出卖人履行办理所有权转移登记手续等合同义务的，人民法院应予支持；（二）均未受领交付，先行办理所有权转移登记手续的买受人请求出卖人履行交付标的物等合同义务的，人民法院应予支持；（三）均未受领交付，也未办理所有权转移登记手续，依法成立在先合同的买受人请求出卖人履行交付标的物和办理所有权转移登记手续等合同义务的，人民法院应予支持；（四）出卖人将标的物交付给买受人之一，又为其他买受人办理所有权转移登记，已受领交付的买受人请求将标的物的所有权登记在自己名下的，人民法院应予支持。

13. 2013年甲购买乙公司开发的商品房一套，合同约定面积为135平米。2015年交房时，住建部门的测绘报告显示，该房的实际面积为150平米。对此，下列哪一说法是正确的？

- A. 房屋买卖合同存在重大误解，乙公司有权请求予以撤销
- B. 甲如在起诉请求法定期限内解房除屋买卖合同，法院应予支持
- C. 如双方同意房屋买卖合同继续履行，甲应按实际面积支付房款
- D. 如双方同意房屋买卖合同继续履行，甲仍按约定面积支付房款

【知识点】商品房买卖合同

【答案】B

【解析】根据《最高人民法院关于审理商品房买卖合同纠纷案件适用法律若干问题的解释》第十四条（二）的相关规定，出卖人交付使用的房屋套内建筑面积或者建筑面积与商品房买卖合同约定面积不符，合同有约定的，按照约定处理；合同没有约定或者约定不明确的，面积误差比绝对值超出3%，买受人请求解除合同、返还已付购房款及利息的，应予支持。

14. 甲公司与乙公司签订买卖合同，以市场价格购买乙公司生产的设备一台，双方交付完毕。设备投入使用后，丙公司向法院起诉甲公司，提出该设备属于丙公司的专利产品，乙公司未经许可制造并销售了该设备，请求法院判令甲公司停止使用。经查，乙公司侵权属实，但甲公司并不知情。关于此案，法院下列哪一做法是正确的？

- A. 驳回丙公司的诉讼请求
- B. 判令甲公司支付专利许可使用费
- C. 判令甲公司与乙公司承担连带责任
- D. 判令先由甲公司支付专利许可使用费，再由乙公司赔偿甲损失

【知识点】专利侵权

【答案】A

【解析】根据《中华人民共和国专利法》的相关规定，为生产经营目的销售不知道是未经专利权人许可而制造并售出的专利产品，能证明其产品合法来源的，不承担赔偿责任。

15. 奔马公司就其生产的一款高档轿车造型和颜色组合获得了外观设计专利权，又将其设计的“飞天神马”造型注册为汽车的立体商标，并将该造型安装在车头。某车行应车主陶某请求，将陶某低价位的旧车改装成该高档轿车的造型和颜色，并从报废的轿车上拆下“飞天神马”标志安装在改装车上。陶某使用该改装车提供专车服务，收费高于普通轿车。关于上述行为，下列哪一说法是错误的？

- A. 陶某的行为侵犯了奔马公司的专利权
- B. 车行的行为侵犯了奔马公司的专利权

C. 陶某的行为侵犯了奔马公司的商标权

D. 车行的行为侵犯了奔马公司的商标权

【知识点】专利侵权

【答案】A

【解析】根据《中华人民共和国专利法》第十一条的规定，外观设计专利权被授予后，任何单位或者个人未经专利权人许可，都不得实施其专利，即不得为生产经营目的制造、许诺销售、销售、进口其外观设计专利产品。

16. W研究所设计了一种高性能发动机，在我国和《巴黎公约》成员国L国均获得了发明专利权，并分别给予甲公司在我国、乙公司在L国的独占实施许可。下列哪一行为在我国构成对该专利的侵权？

A. 在L国购买由乙公司制造销售的该发动机，进口至我国销售

B. 在我国购买由甲公司制造销售的该发动机，将发动机改进性能后销售

C. 在我国未经甲公司许可制造该发动机，用于各种新型汽车的碰撞实验，以测试车身的防撞性能

D. 在L国未经乙公司许可制造该发动机，安装在L国客运公司汽车上，该客车曾临时通过我国境内

【知识点】专利侵权的例外规定

【答案】C

【解析】根据《中华人民共和国专利法》第六十九条的规定，A、C、D属于专利侵权的例外规定。

17. 营盘市某商标代理机构，发现本市甲公司长期制造销售“实耐”牌汽车轮胎，但一直未注册商标，该机构建议甲公司进行商标注册，甲公司负责人鄢某未置可否。后鄢某辞职新创立了乙公司，鄢某委托该商标代理机构为乙公司进行轮胎类产品的商标注册。关于该商标代理机构的行为，下列哪一选项是正确的？

A. 乙公司委托注册“实耐”商标，该商标代理机构不得接受委托

B. 乙公司委托注册“营盘轮胎”商标，该商标代理机构不得接受委托

C. 乙公司委托注册普通的汽车轮胎图形作为商标，该商标代理机构不得接受委托

D. 该商标代理机构自行注册“捷驰”商标，用于转让给经营汽车轮胎的企业

【知识点】商标代理机构

【答案】A

【解析】根据《中华人民共和国商标法》第十九条的相关规定，商标代理机构知道或应当知道委托人申请注册商标属于商标法第十五条和第三十二条规定的情形，不得接受委托。

18. 乙起诉离婚时，才得知丈夫甲此前已着手隐匿并转移财产。关于甲、乙离婚的财产分割，下列哪一选项是错误的？

A. 甲隐匿转移财产，分割财产时可少分或不分

B. 就履行离婚财产分割协议事宜发生纠纷，乙可再起诉

C. 离婚后发现甲还隐匿其他共同财产，乙可另诉再次分割财产

D. 离婚后因发现甲还隐匿其他共同财产，乙再行起诉不受诉讼时效限制

【知识点】离婚时，隐藏、转移共同财产

【答案】D

【解析】根据《中华人民共和国婚姻法》第四十七条及《婚姻法》司法解释（一）第三十条的规定，离婚后请求再次分割夫妻共同财产的诉讼时效为两年，从当事人发现之次日起开始计算。

19. 钟某性情暴躁，常殴打妻子柳某，柳某经常找同村未婚男青年杜某诉苦排遣，日久生情。现柳某起诉离婚，关于钟、柳二人的离婚财产处理事宜，下列哪一选项是正确的？

A. 针对钟某家庭暴力，柳某不能向其主张损害赔偿

B. 针对钟某家庭暴力，柳某不能向其主张精神损害赔偿

C. 如柳某婚内与杜某同居，则柳某不能向钟某主张损害赔偿

D. 如柳某婚内与杜某同居，则钟某可以向柳某主张损害赔偿

【知识点】离婚损害赔偿

【答案】C

【解析】根据《中华人民共和国婚姻法》第四十六条的相关规定，对于实施家庭暴力导致离婚的，无过错方有权要求损害赔偿。

20. 刘山峰、王翠花系老夫少妻，刘山峰婚前个人名下拥有别墅一栋。关于婚后该别墅的归属，下列哪一选项是正确的？

- A. 该别墅不可能转化为夫妻共同财产
- B. 婚后该别墅自动转化为夫妻共同财产
- C. 婚姻持续满八年后该别墅即依法转化为夫妻共同财产
- D. 刘、王可约定婚姻持续八年后该别墅转化为夫妻共同财产

【知识点】夫妻财产

【答案】D

【解析】根据《中华人民共和国婚姻法》第十九条的规定，夫妻可以约定婚姻关系存续期间所得财产及婚前财产归各自所有、共同所有或部分各自所有、部分共同所有。

21. 贡某立公证遗嘱：死后财产全部归长子贡文所有。贡文知悉后，自书遗嘱：贡某全部遗产归弟弟贡武，自己全部遗产归儿子贡小文。贡某随后在贡文遗嘱上书写：同意，但还是留10万元给贡小文。其后，贡文先于贡某死亡。关于遗嘱的效力，下列哪一选项是正确的？

- A. 贡某遗嘱已被其通过书面方式变更
- B. 贡某遗嘱因贡文先死亡而不生效力
- C. 贡文遗嘱被贡某修改的部分合法有效
- D. 贡文遗嘱涉及处分贡某财产的部分有效

【知识点】遗嘱的撤销、变更

【答案】B

【解析】根据《中华人民共和国继承法》第二十条及其司法解释第四十二条的相关规定，公证遗嘱具有最高效力，其他形式的遗嘱不得撤销、变更公证遗嘱。

22. 下列哪一情形构成对生命权的侵犯？

- A. 甲女视其长发如生命，被情敌乙尽数剪去
- B. 丙应丁要求，协助丁完成自杀行为
- C. 戊为报复欲致己于死地，结果将己打成重伤
- D. 庚医师因误诊致辛出生即残疾，辛认为庚应对自己的错误出生负责

【知识点】生命权侵权

【答案】B

【解析】生命权的侵权应该是造成被侵权人死亡的法律后果。

23. 田某突发重病神志不清，田父将其送至医院，医院使用进口医疗器械实施手术，手术失败，田某死亡。田父认为医院在诊疗过程中存在一系列违规操作，应对田某的死亡承担赔偿责任。关于本案，下列哪一选项是正确的？

- A. 医疗损害适用过错责任原则，由患方承担举证责任
- B. 医院实施该手术，无法取得田某的同意，可自主决定
- C. 如因医疗器械缺陷致损，患方只能向生产者主张赔偿
- D. 医院有权拒绝提供相关病历，且不会因此承担不利后果

【知识点】医疗侵权责任

【答案】A

【解析】根据《中华人民共和国侵权责任法》第五十四条规定，医疗侵权责任的归责原则适用的是过错责任。

24. 张小飞邀请关小羽来家中做客, 关小羽进入张小飞所住小区后, 突然从小区的高楼内抛出一块砚台, 将关小羽砸伤。关于砸伤关小羽的责任承担, 下列哪一选项是正确的?

- A. 张小飞违反安全保障义务, 应承担侵权责任
- B. 顶层业主通过证明当日家中无人, 可以免责
- C. 小区物业违反安全保障义务, 应承担侵权责任
- D. 如查明砚台系从10层抛出, 10层以上业主仍应承担补充责任

【知识点】不明抛掷物、坠落物损害的救济

【答案】B

【解析】根据《中华人民共和国侵权责任法》第八十七条的规定, 从建筑物中抛掷物品造成他人损害, 难以确定侵权人的, 除能证明自己不是侵权人之外, 由可能加害的建筑物使用人给予补偿。

25. 李某和王某正在磋商物流公司的设立之事。通大公司出卖一批大货车, 李某认为物流公司需要, 便以自己的名义与通大公司签订了购买合同, 通大公司交付了货车, 但尚有150万元车款未收到。后物流公司未能设立。关于本案, 下列哪一说法是正确的?

- A. 通大公司可以向王某提出付款请求
- B. 通大公司只能请求李某支付车款
- C. 李某、王某对通大公司的请求各承担50%的责任
- D. 李某、王某按拟定的出资比例向通大公司承担责任

【知识点】发起人责任

【答案】A

【解析】根据《中华人民共和国公司法》司法解释(三)第二条的规定, 发起人为设立公司以自己名义对外签订合同, 合同相对人请求该发起人承担合同责任的, 人民法院应予支持。

26. 张某是红叶有限公司的小股东, 持股5%; 同时, 张某还在枫林有限公司任董事, 而红叶公司与枫林公司均从事保险经纪业务。红叶公司多年没有给张某分红, 张某一直对其会计账簿存有疑惑。关于本案, 下列哪一选项是正确的?

- A. 张某可以用口头或书面形式提出查账请求
- B. 张某可以提议召开临时股东会表决查账事宜
- C. 红叶公司有权要求张某先向监事会提出查账请求
- D. 红叶公司有权以张某的查账目的不具正当性为由拒绝其查账请求

【知识点】股东知情权

【答案】D

【解析】根据《中华人民共和国公司法》第三十三条的规定, 股东可以向公司提出书面申请, 说明目的, 要求查阅公司会计账簿, 公司有合理根据认为股东查阅会计账簿有不正当目的的, 可能损害公司合法利益的, 可以拒绝提供。

27. 零盛公司的两个股东是甲公司和乙公司。甲公司持股70%并派员担任董事长, 乙公司持股30%。后甲公司将零盛公司的资产全部用于甲公司的一个大型投资项目, 待债权人丙公司要求零盛公司偿还货款时, 发现零盛公司的资产不足以清偿。关于本案, 下列哪一选项是正确的?

- A. 甲公司对丙公司应承担清偿责任
- B. 甲公司和乙公司按出资比例对丙公司承担清偿责任
- C. 甲公司和乙公司对丙公司承担连带清偿责任
- D. 丙公司只能通过零盛公司的破产程序来受偿

【知识点】公司债务清偿

【答案】A

【解析】根据《中华人民共和国公司法》及其司法解释相关的相关规定, 公司的实际控制人恶意处分公司财产, 给债权人利益造成损害, 债权人有权要求其承担相应的清偿责任。

28. 烽源有限公司的章程规定, 金额超过10万元的合同由董事会批准。蔡某是烽源公司的总经理。因公司业务需要车辆, 蔡某便将自己的轿车租给烽源公司, 并约定年租金15万元。后蔡某要求公司支付租金, 股东们获知此事, 一致认为租金太高, 不同意支付。关于本案, 下列哪一选项是正确的?

- A. 该租赁合同无效
- B. 股东会可以解聘蔡某
- C. 该章程规定对蔡某没有约束力
- D. 烽源公司有权拒绝支付租金

【知识点】公司章程

【答案】D

【解析】根据《中华人民共和国公司法》第十一条的规定, 公司章程对公司、股东、董事、监事、高级管理人员具有约束力。因此, 公司经理应该根据公司章程办事。

29. 唐宁是沃运股份有限公司的发起人和董事之一, 持有公司15%的股份。因公司未能上市, 唐宁对沃运公司的发展前景担忧, 欲将所持股份转让。关于此事, 下列哪一说法是正确的?

- A. 唐宁可要求沃运公司收购其股权
- B. 唐宁可以不经其他股东同意对外转让其股份
- C. 若章程禁止发起人转让股份, 则唐宁的股份不得转让
- D. 若唐宁出让其股份, 其他发起人可依法主张优先购买权

【知识点】发起人股份转让的限制

【答案】B

【解析】根据《中华人民共和国公司法》第一百四十一条的相关规定, 公司发起人对外部分转让的限制只限于时间及股份比例, 无需经过其他股东同意。

30. 兰艺咖啡店是罗飞、王曼设立的普通合伙企业, 合伙协议约定罗飞是合伙事务执行人且承担全部亏损。为扭转经营亏损局面, 王曼将兰艺咖啡店加盟某知名品牌, 并以合伙企业的名义向陈阳借款20万元支付了加盟费。陈阳现在要求还款。关于本案, 下列哪一说法是正确的?

- A. 王曼无权以合伙企业的名义向陈阳借款
- B. 兰艺咖啡店应以全部财产对陈阳承担还款责任
- C. 王曼不承担对陈阳的还款责任
- D. 兰艺咖啡店、王曼和罗飞对陈阳的借款承担无限连带责任

【知识点】合伙债务偿付

【答案】B

【解析】根据《中华人民共和国合伙企业法》的三十八条的规定, 合伙企业对其债务, 应该先以其全部财产进行清偿。

31. 祺航公司向法院申请破产, 法院受理并指定甲为管理人。债权人会议决定设立债权人委员会。现昊泰公司提出要受让祺航公司的全部业务与资产。甲的下列哪一做法是正确的?

- A. 代表祺航公司决定是否向昊泰公司转让业务与资产
- B. 将该转让事宜交由法院决定
- C. 提议召开债权人会议决议该转让事宜
- D. 作出是否转让的决定并将该转让事宜报告债权人委员会

【知识点】破产管理人的职责

【答案】D

【解析】根据《中华人民共和国企业破产法》第二十五条对破产管理人职责的规定, 其可以管理和处分债务人的财产。

32. 甲公司为履行与乙公司的箱包买卖合同, 签发一张以乙公司为收款人、某银行为付款人的汇票, 银行也予以了承兑。后乙公司将该汇票背书赠与给丙。此时, 甲公司发现乙公司的箱包为假冒伪劣产品。关于本案, 下列哪一选项是正确的?

- A. 该票据无效
- B. 甲公司不能拒绝乙公司的票据权利请求
- C. 丙应享有票据权利
- D. 银行应承担票据责任

【知识点】承兑效力

【答案】D

【解析】根据《中华人民共和国票据法》的相关规定, 付款人承兑汇票后, 就应当承担到期付款的责任。

33. 赢鑫投资公司业绩骄人。公司拟开展非公开募集基金业务, 首期募集1000万元。李某等老客户知悉后纷纷表示支持, 愿意将自己的资金继续交其运作。关于此事, 下列哪一选项是正确的?

- A. 李某等合格投资者的人数可以超过200人
- B. 赢鑫公司可在全国性报纸上推介其业绩及拟募集的基金
- C. 赢鑫公司可用所募集的基金购买其他的基金份额
- D. 赢鑫公司就其非公开募集基金业务应向中国证监会备案

【知识点】非公开募集基金

【答案】C

【解析】根据《中华人民共和国证券投资基金法》第八十七条、第九十一条及第九十四条的相关规定, A、B、D三个选项的行为都是被禁止的。

34. 杨某妻王某为其购买了某款人身保险, 该保险除可获得分红外, 还约定若王某意外死亡, 则保险公司应当支付保险金20万元。关于该保险合同, 下列哪一说法是正确的?

- A. 若合同成立2年后王某自杀, 则保险公司不支付保险金
- B. 王某可让杨某代其在被保险人同意处签字
- C. 经王某口头同意, 杨某即可将该保险单质押
- D. 若王某现为无民事行为能力人, 则无需经其同意该保险合同即有效

【知识点】人身保险合同

【答案】B

【解析】根据《中华人民共和国保险法》第三十四条、第四十四条的相关规定, A、C、D三个选项的行为是错误的。

35. 不同的审判程序, 审判组织的组成往往是不同的。关于审判组织的适用, 下列哪一选项是正确的?

- A. 适用简易程序审理的案件, 当事人不服一审判决上诉后发回重审的, 可由审判员独任审判
- B. 适用简易程序审理的案件, 判决生效后启动再审程序进行再审的, 可由审判员独任审判
- C. 适用普通程序审理的案件, 当事人双方同意, 经上级法院批准, 可由审判员独任审判
- D. 适用选民资格案件审理程序的案件, 应组成合议庭审理, 而且只能由审判员组成合议庭

【知识点】审判组织

【答案】D

【解析】根据《中华人民共和国民事诉讼法》第四十条的规定, A、B、C三个选项的表述是正确的。

36. 精神病人姜某冲入向阳幼儿园将入托的小明打伤, 小明的父母与姜某的监护人朱某及向阳幼儿园协商赔偿事宜无果, 拟向法院提起诉讼。关于本案当事人的确定, 下列哪一选项是正确的?

- A. 姜某是被告, 朱某是无独立请求权第三人
- B. 姜某与朱某是共同被告, 向阳幼儿园是无独立请求权第三人
- C. 向阳幼儿园与姜某是共同被告

D. 姜某、朱某、向阳幼儿园是共同被告

【知识点】共同诉讼

【答案】D

【解析】根据《中华人民共和国民事诉讼法》第五十二条的规定，当事人一方或双方为两人以上，诉讼标的是共同的，为共同诉讼。

37. 小桐是由菲特公司派遣到苏拉公司工作的人员，在一次完成苏拉公司分配的工作任务时，失误造成路人周某受伤，因赔偿问题周某起诉至法院。关于本案被告的确定，下列哪一选项是正确的？

- A. 起诉苏拉公司时，应追加菲特公司为共同被告
- B. 起诉苏拉公司时，应追加菲特公司为无独立请求权第三人
- C. 起诉菲特公司时，应追加苏拉公司为共同被告
- D. 起诉菲特公司时，应追加苏拉公司为无独立请求权第三人

【知识点】劳务派遣侵权被告的确定

【答案】C

【解析】根据《民事诉讼法》司法解释第五十八条的规定，在劳务派遣期间，被派遣的工作人员因执行任务造成他人损害的，一接受劳务派遣的一方为当事人，当事人主张劳务派遣单位承担责任的，该劳务派遣单位为共同被告。

38. 丁一诉弟弟丁二继承纠纷一案，在一审中，妹妹丁爽向法院递交上诉状，主张应由自己继承系争的遗产，并向法院提供了父亲生前所立的其过世后遗产全部由丁爽继承的遗嘱。法院予以合并审理，开庭审理前，丁一表示撤回起诉，丁二认为该遗嘱是伪造的，要求继续进行诉讼。法院裁定准予丁一撤诉后，在程序上，下列哪一选项是正确的？

- A. 丁爽为另案原告，丁二为另案被告，诉讼继续进行
- B. 丁爽为另案原告，丁一、丁二为另案被告，诉讼继续进行
- C. 丁一、丁爽为另案原告，丁二为另案被告，诉讼继续进行
- D. 丁爽、丁二为另案原告，丁一为另案被告，诉讼继续进行

【知识点】共同诉讼当事人的确定

【答案】B

【解析】根据《民事诉讼法》司法解释第七十四条的规定，必要共同诉讼当事人不参加诉讼，不影响人民法院对案件的审理和依法裁判。

39. 战某打电话向牟某借款5万元，并发短信提供账号，牟某当日即转账。之后，因战某拒不还款，牟某起诉要求战某偿还借款。在诉讼中，战某否认向牟某借款的事实，主张牟某转的款是为偿还之前向自己借的款，并向法院提交了证据；牟某也向法院提供了一些证据，以证明战某向其借款5万元的事实。关于这些证据的种类和类别的确定，下列哪一选项是正确的？

- A. 牟某提供的银行转账凭证属于书证，该证据对借款事实而言是直接证据
- B. 牟某提供的记载战某表示要向其借款5万元的手机短信属于电子数据，该证据对借款事实而言是间接证据
- C. 牟某提供的记载战某表示要向其借款5万元的手机通话录音属于电子数据，该证据对借款事实而言是直接证据
- D. 战某提供一份牟某书写的向其借款10万元的借条复印件，该证据对牟某主张战某借款的事实而言属于反证

【知识点】证据种类

【答案】B

【解析】《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第116条规定：“视听资料包括录音资料和影像资料。电子数据是指通过电子邮件、电子数据交换、网上聊天记录、博客、微

博客、手机短信、电子签名、域名等形成或存储在电子介质中的录音资料和影响资料。适用电子数据的规定。”直接证据指能单独、直接证明待证事实的证据，间接证据则需要与其他证据相结合才能证明待证事实，因此B项正确。

40. 刘月购买甲公司的化肥，使用后农作物生长异常。刘月向法院起诉，要求甲公司退款并赔偿损失。诉讼中甲公司否认刘月的损失是因其出售的化肥质量问题造成的，刘月向法院提供了本村吴某起诉甲公司损害赔偿案件的判决书，以证明甲公司出售的化肥有质量问题且与其所受损害有因果关系。关于本案刘月所受损害与使用甲公司化肥因果关系的证明责任分配，下列哪一选项是正确的？

- A. 应由刘月负担有因果关系的证明责任
- B. 应由甲公司负担无因果关系的证明责任
- C. 应由法院依职权裁量分配证明责任
- D. 应由双方当事人协商分担证明责任

【知识点】证明责任

【答案】B

【解析】关于因果关系，刘月已提供了一个生效的判决书来证明因果关系的存在，该因果关系对于刘月就属于免证事实，除非甲公司能提出相反的证据证明因果关系不存在，该责任属于甲公司。且证明责任是由法律预先规定的，诉讼中并不在当事人之间转移。

41. 李某起诉王某要求返还10万元借款并支付利息5000元，并向法院提交了王某亲笔书写的借条。王某辩称，已还2万元，李某还出具了收条，但王某并未在法院要求的时间内提交证据。法院一审判决王某返还李某10万元并支付5000元利息，王某不服提起上诉，并称一审期间未找到收条，现找到了并提交法院。关于王某迟延提交收条的法律后果，下列哪一选项是正确的？

- A. 因不属于新证据，法院不予采纳
- B. 法院应采纳该证据，并对王某进行训诫
- C. 如果李某同意，法院可以采纳该证据
- D. 法院应当责令王某说明理由，视情况决定是否采纳该证据

【知识点】证据的种类和理论分类

【答案】B

【解析】《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第102条规定：当事人因故意或者重大过失逾期提交的证据，人民法院不予采纳。但该证据与案件基本事实有关的，人民法院应该采纳，并依照民事诉讼法的相关规定予以训诫、罚款。因此B正确。

42. 甲公司因合同纠纷向法院提起诉讼，要求乙公司支付货款280万元。在法院的主持下，双方达成调解协议。协议约定：乙公司在调解书生效后10日内支付280万元本金，另支付利息5万元。为保证协议履行，双方约定由丙公司为乙公司提供担保，丙公司同意。法院据此制作调解书送达各方，但丙公司反悔拒绝签收。关于本案，下列哪一选项是正确的？

- A. 调解协议内容尽管超出了当事人诉讼请求，但仍具有合法性
- B. 丙公司反悔拒绝签收调解书，法院可以采取留置送达
- C. 因丙公司反悔，调解书对其没有效力，但对甲公司、乙公司仍具有约束力
- D. 因丙公司反悔，法院应当及时作出判决

【知识点】调解书及其效力

【答案】A

【解析】根据《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第11条和133条的规定：“调解协议约定一方提供担保或者案外人同意为当事人提供担保的，人民法院应当准许……担保人不签收调解书的，不影响调解书生效。”“调解书应当直接送达当事人本人，不适用留置送达。当事人本人因故不能签收的，可由其指定的代收人签收。”《最高人民法院关于人民法院调解工作若干问题的规定》第9条规定：“调解协议内容超出诉讼请求的，人民法院可以准许。”

43. 李某与温某之间债权债务纠纷经甲市 M 区法院审理作出一审判决, 要求温某在判决生效后15日内偿还对李某的欠款。双方均未提起上诉。判决履行期内, 李某发现温某正在转移财产, 温某位于甲市 N 区有可供执行的房屋一套, 故欲申请法院对该房屋采取保全措施。关于本案, 下列哪一选项是正确的?

- A. 此时案件已经审理结束且未进入执行阶段, 李某不能申请法院采取保全措施
- B. 李某只能向作出判决的甲市 M 区法院申请保全
- C. 李某可向甲市 M 区法院或甲市 N 区法院申请保全
- D. 李某申请保全后, 其在生效判决书指定的履行期间届满后15日内不申请执行的, 法院应当解除保全措施

【知识点】保全

【答案】C

【解析】《民事诉讼法》第224条规定: “发生法律效力民事判决、裁定, 以及刑事判决、裁定中的财产部分, 由第一审人民法院或者与第一审人民法院同级的被执行的财产所在地人民法院执行。法律规定由人民法院执行的其他法律文书, 由被执行人住所地或者被执行的财产所在地人民法院执行。”

《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第163条规定: “法律文书生效后, 进入程序前, 债权人因对方当事人转移财产等紧急情况, 不申请保全可能导致生效法律文书不能执行或者难以执行的, 可以向执行法院申请保全措施。债权人在法律文书指定的履行期间届满后五日内不申请执行的, 人民法院应当解除保全。”

44. 甲、乙、丙诉丁遗产继承纠纷一案, 甲不服法院作出的一审判决, 认为分配给丙和丁的遗产份额过多, 提起上诉。关于本案二审当事人诉讼地位的确定, 下列哪一选项是正确的?

- A. 甲是上诉人, 乙、丙、丁是被上诉人
- B. 甲、乙是上诉人, 丙、丁是被上诉人
- C. 甲、乙、丙是上诉人, 丁为被上诉人
- D. 甲是上诉人, 乙为原审原告, 丙、丁为被上诉人

【知识点】上诉的提起与受理

【答案】D

【解析】《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第319条规定: “必要共同诉讼人得一人或者部分人提起上诉的, 按下列情形分别处理: (一) 上诉仅对与对方当事人之间权利义务分担有意见, 不涉及其他共同诉讼人利益的, 对方当事人为被上诉人, 未上诉的同一方当事人依原审诉讼地位列明; (二) 上诉仅对共同诉讼人之间权利义务分担有意见, 不涉及对方当事人利益的, 未上诉的同一方当事人为被上诉人, 对方当事人依原审诉讼地位列明; (三) 上诉对双方当事人之间及共同诉讼人之间权利义务承担有意见的, 未提起上诉的其他当事人均为被上诉人。”

45. 甲公司诉乙公司买卖合同纠纷一案, 法院判决乙公司败诉并承担违约责任, 乙公司不服提起上诉。在二审中, 甲公司与乙公司达成和解协议, 并约定双方均将提起之诉予以撤回。关于两个公司的撤诉申请, 下列哪一说法是正确的?

- A. 应当裁定准许双方当事人的撤诉申请, 并裁定撤销一审判决
- B. 应当裁定准许乙公司撤回上诉, 不准许甲公司撤回起诉
- C. 不应准许双方撤诉, 应依双方和解协议制作调解书
- D. 不应准许双方撤诉, 应依双方和解协议制作判决书

【知识点】撤诉

【答案】A

【解析】《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第318条第1款规定: “在第二审程序中, 原审原告申请撤回起诉, 经其他当事人同意, 且不损害国家利益、社会公共利益、他人合法权益的, 人民法院可以准许。准许撤诉的, 应当一并裁定撤销一审判决。” 本题甲乙提起撤诉

申请,法院应当准许并裁定撤销一审判决。

46. 某死亡赔偿案件,二审法院在将判决书送达当事人签收后,发现其中死亡赔偿金计算错误(数学上的错误),导致总金额少了7万余元。关于二审法院如何纠正,下列哪一选项是正确的?

- A. 应当通过审判监督程序,重新制作判决书
- B. 直接作出改正原判决的新判决书并送达双方当事人
- C. 作出裁定书予以补正
- D. 报请上级法院批准后作出裁定予以补正

【知识点】判决、裁定

【答案】C

【解析】《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第245条规定:“民事诉讼法第154条第一款第七项规定的笔误是指法律文书误写、误算,诉讼费用漏写误算和其他笔误。”同时,《民事诉讼法》154条规定:裁定适用于以下范围……(七)补正判决书中的笔误。

47. 王某诉赵某借款纠纷一案,法院一审判决赵某偿还王某债务,赵某不服,提出上诉。二审期间,案外人李某表示,愿以自己的轿车为赵某偿还债务提供担保。三人就此达成书面和解协议后,赵某撤回上诉,法院准许。一个月后,赵某反悔并不履行和解协议。关于王某实现债权,下列哪一选项是正确的?

- A. 依和解协议对赵某向法院申请强制执行
- B. 依和解协议对赵某、李某向法院申请强制执行
- C. 依一审判决对赵某向法院申请强制执行
- D. 依一审判决与和解协议对赵某、李某向法院申请强制执行

【知识点】和解协议

【答案】C

【解析】《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第339条规定:“当事人在第二审程序中达成和解协议的,人民法院可以根据当事人的请求,对双方达成的和解协议进行审查并制作调解书送达当事人;因和解而申请撤诉,经审查符合撤诉条件的,人民法院应予准许。”撤回上诉后的法律后果是一审判决生效。

48. 甲向法院申请执行郭某的财产,乙、丙和丁向法院申请参与分配,法院根据郭某财产以及各执行申请人债权状况制定了财产分配方案。甲和乙认为分配方案不合理,向法院提出了异议,法院根据甲和乙的意见,对分配方案进行修正后,丙和丁均反对。关于本案,下列哪一表述是正确的?

- A. 丙、丁应向执行法院的上一级法院申请复议
- B. 甲、乙应向执行法院的上一级法院申请复议
- C. 丙、丁应以甲和乙为被告向执行法院提起诉讼
- D. 甲、乙应以丙和丁为被告向执行法院提起诉讼

【知识点】参与分配

【答案】D

【解析】《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第512条规定:“债权人或者被执行人对分配方案提出书面异议的,执行法院应当通知未提出异议的债权人、被执行人。未提出异议的人自收到通知之日起15日内未提出反对意见的,执行法院依异议人的意见对分配方案审查修正后进行分配;提出反对意见的,引导通知异议人。异议人可自收到通知之日起15日内,以提出意见的债权人、被执行人为被告,向执行法院提起诉讼;异议人逾期未提起诉讼的,执行法院按照原分配方案进行分配。”

49. 何某依法院生效判决向法院申请执行甲的财产,在执行过程中,甲突发疾病猝死。法院询问甲的继承人是否继承遗产,甲的继承人乙表示继承,其他继承人均表示放弃继承。关于该案执行程序,下列哪一选项是正确的?

- A. 应裁定延期执行
- B. 应直接执行被执行人甲的遗产
- C. 应裁定变更乙为被执行人
- D. 应裁定变更甲的全部继承人为被执行人

【知识点】 执行

【答案】 C

【解析】 《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第475条规定：“作为被执行人的公民死亡，其遗产继承人没有放弃继承的，人民法院可以裁定变更被执行人，由该继承人在遗产的范围内偿还债务。继承人放弃继承的，人民法院可以直接执行被执行人的遗产。”

50. 甲公司与乙公司因合同纠纷向某仲裁委员会申请仲裁，第一次开庭后，甲公司的代理律师发现合议庭首席仲裁员苏某与乙公司的老总汪某在一起吃饭，遂向仲裁庭提出回避申请。关于本案仲裁程序，下列哪一选项是正确的？

- A. 苏某的回避应由仲裁委员会集体决定
- B. 苏某回避后，合议庭应重新组成
- C. 已经进行的仲裁程序应继续进行
- D. 当事人可请求已进行的仲裁程序重新进行

【知识点】 仲裁规则

【答案】 D

【解析】 《仲裁法》第36、37条规定：仲裁员是否回避，由仲裁委员会主任决定；仲裁委员会主任担任仲裁员时，由仲裁委员会集体决定。仲裁员因回避或者其他原因不能履行职责的，应当依照本法规定重新选定或者指定仲裁员。因回避而重新选定或者指定仲裁员后，当事人可以请求已进行的仲裁程序重新进行，是否准许，由仲裁庭决定；仲裁庭也可以自行决定已进行的仲裁程序是否重新进行。

二、多项选择题。每题所设选项中至少有两个正确答案，多选、少选、错选或不选均不得分。本部分含51—85题，每题2分，共70分。

51. 甲、乙为夫妻，长期感情不和。2010年5月1日甲乘火车去外地出差，在火车上失踪，没有发现其被害尸体，也没有发现其在何处下车。2016年6月5日法院依照法定程序宣告甲死亡。之后，乙向法院起诉要求铁路公司对甲的死亡进行赔偿。关于甲被宣告死亡，下列哪些说法是正确的？

- A. 甲的继承人可以继承其财产
- B. 甲、乙婚姻关系消灭，且不可能恢复
- C. 2016年6月5日为甲的死亡日期
- D. 铁路公司应当对甲的死亡进行赔偿

【知识点】 宣告死亡，运输合同

【答案】 AC

【解析】 宣告死亡与自然死亡有同样的法律效果，如婚姻关系自动解除和发生继承等。根据《民法通则实施细则》36、37条规定：被宣告死亡人，判决宣告日为其死亡的日期；被宣告死亡的人与配偶的婚姻关系，自宣告死亡之日起消灭。死亡宣告被撤销，如果配偶尚未再婚的，夫妻关系从撤销死亡宣告之日起自行恢复；如果其配偶再婚后又离婚，再婚后配偶又死亡的，则不得认定夫妻关系自行恢复。另外，《合同法》第302规定：承运人对旅客在运输途中的人身伤亡承担无过错责任，但是伤亡是旅客自身的健康原因造成或者承运人能够证明伤亡是旅客故意、重大过失造成的除外。

52. 甲8周岁，多次在国际钢琴大赛中获奖，并获得大量奖金。甲的父母乙、丙为了甲的利益，考虑到甲的奖金存放银行增值有限，遂将奖金全部购买了股票，但恰遇股市暴跌，甲的奖金损失过半。关于乙、丙的行为，下列哪些说法是正确的？

- A. 乙、丙应对投资股票给甲造成的损失承担责任
- B. 乙、丙不能随意处分甲的财产

C. 乙、丙的行为构成无因管理, 无须承担责任

D. 如主张赔偿, 甲对父母的诉讼时效期间在进行中的最后6个月内因自己系无行为能力人而中止, 待成年后继续计算

【知识点】监护, 诉讼时效

【答案】ABD

【解析】《民法通则》第18条、93条、139条; 《诉讼时效规定》第20条。

53. 甲、乙、丙、丁按份共有一艘货船, 份额分别为10%、20%、30%、40%。甲欲将其共有份额转让, 戊愿意以50万元的价格购买, 价款一次付清。关于甲的共有份额转让, 下列哪些选项是错误的?

A. 甲向戊转让其共有份额, 须经乙、丙、丁同意

B. 如乙、丙、丁均以同等条件主张优先购买权, 则丁的主张应得到支持

C. 如丙在法定期限内以50万元分期付款的方式要求购买该共有份额, 应予支持

D. 如甲改向乙转让其共有份额, 丙、丁在同等条件下享有优先购买权

【知识点】按份共有

【答案】ABCD

【解析】最高人民法院关于适用《中华人民共和国物权法》若干问题的解释(一)第12条、第13条、14条。另根据该解释第10条以及《物权法》第101条, “同等条件”应当综合共有份额的转让价格、价款履行方式及期限等因素确定。出价相同并不一定是同等条件。

54. 河西村在第二轮承包过程中将本村耕地全部发包, 但仍留有部分荒山, 此时本村集体经济组织以外的Z企业欲承包该荒山。对此, 下列哪些说法是正确的?

A. 集体土地只能以家庭承包的方式进行承包

B. 河西村集体之外的人只能通过招标、拍卖、公开协商等方式承包

C. 河西村将荒山发包给Z企业, 经2/3以上村民代表同意即可

D. 如河西村村民黄某也要承包该荒山, 则黄某享有优先承包权

【知识点】土地承包经营权

【答案】BD

【解析】《土地承包法》第15条、第46条、第44条、第47条、第48条。

55. 甲对乙享有债权500万元, 先后在丙和丁的房屋上设定了抵押权, 均办理了登记, 且均未限定抵押物的担保金额。其后, 甲将其中200万元债权转让给戊, 并通知了乙。乙到期清偿了对甲的300万元债务, 但未能清偿对戊的200万元债务。对此, 下列哪些选项是错误的?

A. 戊可同时就丙和丁的房屋行使抵押权, 但对每个房屋价款优先受偿权的金额不得超过100万元

B. 戊可同时就丙和丁的房屋行使抵押权, 对每个房屋价款优先受偿权的金额依房屋价值的比例确定

C. 戊必须先后就丙和丁的房屋行使抵押权, 对每个房屋价款优先受偿权的金额由戊自主决定

D. 戊只能在丙的房屋价款不足以使其债权得到全部清偿时就丁的房屋行使抵押权

【知识点】抵押权

【答案】ABCD

【解析】担保物权具有从属性, 主债权让与时, 除非让与人与受让人另有约定或者债权人与物保人另有约定或者法律另有约定, 担保物权随主债权转让给受让人。《担保法解释》75条规定: 同一债权有两个以上抵押人的, 债权人放弃债务人提供的抵押担保的, 其他抵押人可以请求人民法院减轻或者免除其应当承担的担保责任。同一债权有两个以上抵押人的, 当事人对其提供的抵押财产所担保的债权份额或者顺序没有约定或者约定不明的, 抵押权人可以就其中任一或者各个财产行使抵押权。抵押人承担担保责任后, 可以向债务人追偿, 也可以要求其他抵押人清偿其应当承担的份额。

56. 王某向丁某借款100万元, 后无力清偿, 遂提出以自己所有的一幅古画抵债, 双方约定第二天交付。对此, 下列哪些说法是正确的?

A. 双方约定以古画抵债, 等同于签订了另一份买卖合同, 原借款合同失效, 王某只能以交付古画履

行债务

- B. 双方交付古画的行为属于履行借款合同义务
- C. 王某有权在交付古画前反悔, 提出继续以现金偿付借款本息方式履行债务
- D. 古画交付后, 如果被鉴定为赝品, 则王某应承担瑕疵担保责任

【知识点】双务合同

【答案】BCD

【解析】王某与丁某签订借款合同, 后抵债的行为属于借款合同的履行方式, 不是另外签订一份合同。《最高人民法院公报》刊载案例中明确: 依据民法基本原理, 代物清偿作为清偿债务的方法之一, 是以他种给付代替原定给付的清偿, 以债权人等有受领权的人现实地受领给付为生效条件, 在新债务未履行前, 原债务并不消灭, 当新债务履行后, 原债务同时消灭。

57. 甲公司借用乙公司的一套设备, 在使用过程中不慎损坏一关键部件, 于是甲公司提出买下该套设备, 乙公司同意出售。双方还口头约定在甲公司支付价款前, 乙公司保留该套设备的所有权。不料在支付价款前, 甲公司生产车间失火, 造成包括该套设备在内的车间所有财物被烧毁。对此, 下列哪些选项是正确的?

- A. 乙公司已经履行了交付义务, 风险责任应由甲公司负担
- B. 在设备被烧毁时, 所有权属于乙公司, 风险责任应由乙公司承担
- C. 设备虽然已经被烧毁, 但甲公司仍然需要支付原定价款
- D. 双方关于该套设备所有权保留的约定应采用书面形式

【知识点】所有权

【答案】AC

【解析】《合同法》142条: 标的物毁损、灭失的风险, 在标的物交付之前由出卖人承担, 交付之后由买受人承担, 但法律另有规定或者当事人另有约定的除外。乙公司是通过简易交付的方式完成了交付义务, 所以风险由甲公司承担。

58. 乙向甲借款20万元, 借款到期后, 乙的下列哪些行为导致无力偿还甲的借款时, 甲可申请法院予以撤销?

- A. 乙将自己所有的财产用于偿还对他人的未到期债务
- B. 乙与其债务人约定放弃对债务人财产的抵押权
- C. 乙在离婚协议中放弃对家庭共有财产的分割
- D. 乙父去世, 乙放弃对父亲遗产的继承权

【知识点】债的发生、转移和消灭

【答案】ABC

【解析】《合同法》第74条: 因债务人放弃其到期债权或者无偿转让财产, 对债权人造成损害的, 债权人可以请求人民法院撤销债务人的行为。债务人以明显不合理的低价转让财产, 对债权人造成损害, 并且受让人知道该情形的, 债权人也可以请求人民法院撤销债务人的行为。撤销权的行使范围以债权人的债权为限。债权人行使撤销权的必要费用, 由债务人负担。

《合同法解释二》第18条: 债务人放弃其未到期的债权或者放弃债权担保, 或者恶意延长到期债权的履行期, 对债权人造成损害, 债权人依照合同法第七十四条的规定提起撤销权诉讼的, 人民法院应当支持。

59. 甲隐瞒了其所购别墅内曾发生恶性刑事案件的事实, 以明显低于市场价的价格将其转卖给乙; 乙在不知情的情况下, 放弃他人以市场价出售的别墅, 购买了甲的别墅。几个月后乙获悉实情, 向法院申请撤销合同。关于本案, 下列哪些说法是正确的?

- A. 乙须在得知实情后一年内申请法院撤销合同
- B. 如合同被撤销, 甲须赔偿乙在订立及履行合同过程当中支付的各种必要费用
- C. 如合同被撤销, 乙有权要求甲赔偿主张撤销时别墅价格与此前订立合同时别墅价格的差价损失

D. 合同撤销后乙须向甲支付合同撤销前别墅的使用费

【知识点】合同的变更和解除

【答案】ABCD

【解析】《合同法》第55条

60. 居民甲将房屋出租给乙, 乙经甲同意对承租房屋进行了装修并转租给丙。丙擅自更改房屋承重结构, 导致房屋受损。对此, 下列哪些选项是正确的?

- A. 无论有无约定, 乙均有权于租赁期满后请求甲补偿装修费用
- B. 甲可请求丙承担违约责任
- C. 甲可请求丙承担侵权责任
- D. 甲可请求乙承担违约责任

【知识点】租赁合同

【答案】CD

【解析】居民甲与乙签订房屋租赁合同, 甲与丙之间不存在合同关系, 根据合同相对性原则, 甲不可请求丙承担违约责任。所以, C 正确。承租人乙未经过出租人甲的同意进行合法转租, 乙实施违约行为, 所以甲可以请求乙承担违约责任, D 正确。《城镇房屋租赁合同解释》第12条规定: 承租人经出租人同意装饰装修, 租赁期间届满时, 承租人请求出租人补偿附合装修费用的, 不予支持。但当事人另有约定的除外。

61. 周某以6000元的价格向吴某出售一台电脑, 双方约定五个月内付清货款, 每月支付1200元, 在全部价款付清前电脑所有权不转移。合同生效后, 周某将电脑交给吴某使用。期间, 电脑出现故障, 吴某将电脑交周某修理, 但周某修好后以6200元的价格将该电脑出售并交付给不知情的王某。对此, 下列哪些说法是正确的?

- A. 王某可以取得该电脑所有权
- B. 在吴某无力支付最后一个月的价款时, 周某可行使取回权
- C. 如吴某未支付到期货款达1800元, 周某可要求其一次性支付剩余货款
- D. 如吴某未支付到期货款达1800元, 周某可要求解除合同, 并要求吴某支付一定的电脑使用费

【知识点】买卖合同, 分期付款

【答案】ACD

【解析】周某与吴某约定在全部价款付清前电脑的所有权不发生转移, 所以周某仍然是电脑的所有权人, 周某修好电脑之后以6200元的价格将电脑出售给不知情的王某并完成交付, 所以王某取得电脑的所有权。《合同法》第167条规定: 分期付款的买受人未支付到期价款的金额达到全部价款的五分之一的, 出卖人可以要求买受人支付全部价款或者解除合同。出卖人解除合同的, 可以向买受人要求支付该标的物的使用费。《买卖合同解释》第36条规定: 买受人已经支付标的物总价款的百分之七十五以上, 出卖人主张取回标的物的, 人民法院不予支持。

62. 著作权人 Y 认为网络服务提供者 Z 的服务所涉及的作品侵犯了自己的信息网络传播权, 向 Z 提交书面通知要求其删除侵权作品。对此, 下列哪些选项是正确的?

- A. Y 的通知书应当包含该作品构成侵权的初步证明材料
- B. Z 接到书面通知后, 可在合理时间内删除涉嫌侵权作品, 同时将通知书转送提供该作品的服务对象
- C. 服务对象接到 Z 转送的书面通知后, 认为提供的作品未侵犯 Y 的权利的, 可以向 Z 提出书面说明, 要求恢复被删除作品
- D. Z 收到服务对象的书面说明后应即恢复被删除作品, 同时将服务对象的说明转送 Y 的, 则 Y 不得再通知 Z 删除该作品

【知识点】网络侵权

【答案】ACD

【解析】根据《信息网络传播权保护条例》第14条 C 正确, 根据《信息网络传播权保护条例》第17

条D正确,根据《侵权责任法》第36条B错误。

63. 甲作曲、乙填词,合作创作了歌曲《春风来》。甲拟将该歌曲授权歌星丙演唱,乙坚决反对。甲不顾反对,重新填词并改名为《秋风起》,仍与丙签订许可使用合同,并获报酬10万元。对此,下列哪些选项是正确的?

- A. 《春风来》的著作权由甲、乙共同享有
- B. 甲侵害了《春风来》歌曲的整体著作权
- C. 甲、丙签订的许可使用合同有效
- D. 甲获得的10万元报酬应合理分配给乙

【知识点】著作权

【答案】AC

【解析】歌曲《春风来》由甲作曲乙填词,所以其著作权由二人共有。且甲和丙的著作权许可合同并未违反法律规定,所以有效。《著作权法》第13条规定:两人以上合作创作的作品,著作权由合作作者共同享有。没有参加创作的人,不能成为合作作者。合作作品可以分割使用的,作者对各自创作的部分可以单独享有著作权,但行使著作权时不得侵犯合作作品整体的著作权。甲对《春风来》重新填词,独自完成歌曲《秋风起》,并未破坏《春风来》的完整性,且《秋风起》的著作权归甲所有,因此甲无需将报酬分配给乙。

64. 2010年,甲饮料厂开始制造并销售“香香”牌果汁并已产生一定影响。甲在外地的经销商乙发现甲尚未注册“香香”商标,就于2014年在果汁和碳酸饮料两类商品上同时注册了“香香”商标,但未实际使用。2015年,乙与丙饮料厂签订商标转让协议,将果汁类“香香”商标转让给了丙。对此,下列哪些选项是正确的?

- A. 甲可随时请求宣告乙注册的果汁类“香香”商标无效
- B. 乙应将注册在果汁和碳酸饮料上的“香香”商标一并转让给丙
- C. 乙就果汁和碳酸饮料两类商品注册商标必须分别提出注册申请
- D. 甲可在果汁产品上附加区别标识,并在原有范围内继续使用“香香”商标

【知识点】商标权的取得及其内容

【答案】BD

【解析】《商标法》第42条、第45条、第22条、第59条。

65. 屈赞与曲玲协议离婚并约定婚生子屈曲由屈赞抚养,另口头约定曲玲按其能力给付抚养费并可随时探望屈曲。对此,下列哪些选项是正确的?

- A. 曲玲有探望权,屈赞应履行必要的协助义务
- B. 曲玲连续几年对屈曲不闻不问,违背了法定的探望义务
- C. 屈赞拒不履行协助曲玲探望的义务,经由裁判可依法对屈赞采取拘留、罚款等强制措施
- D. 屈赞拒不履行协助曲玲探望的义务,经由裁判可依法强制从屈赞处接领屈曲与曲玲会面

【知识点】离婚子女抚养

【答案】AC

【解析】《婚姻法》第38条规定:离婚后,不直接抚养子女的父或母,有探望子女的权利,另一方有协助的义务。《婚姻法解释一》第32条规定:婚姻法第四十八条关于对拒不执行有关探望子女等判决和裁定的,由人民法院依法强制执行的规定,是指对拒不履行协助另一方行使探望权的有关个人和单位采取拘留、罚款等强制措施,不能对子女的人身、探望行为进行强制执行。探望权属于一方权利,另一方应当给与协助。曲玲连续几年对其子不闻不问并不影响其探望权。

66. 熊某与杨某结婚后,杨某与前夫所生之子小强由二人一直抚养,熊某死亡,未立遗嘱。熊某去世前杨某孕有一对龙凤胎,于熊某死后生产,产出时男婴为死体,女婴为活体但旋即死亡。关于对熊某遗产的继承,下列哪些选项是正确的?

- A. 杨某、小强均是第一顺位的法定继承人

- B. 女婴死亡后, 应当发生法定的代位继承
- C. 为男婴保留的遗产份额由杨某、小强继承
- D. 为女婴保留的遗产份额由杨某继承

【知识点】继承权

【答 案】ACD

【解 析】《继承法》10条规定: 遗产按照下列顺序继承: 第一顺序: 配偶、子女、父母。第二顺序: 兄弟姐妹、祖父母、外祖父母。《继承法》11条规定: 被继承人的子女先于被继承人死亡的, 由被继承人的子女的晚辈直系血亲代位继承。代位继承人一般只能继承他的父亲或者母亲有权继承的遗产份额。为胎儿保留的遗产份额, 如胎儿出生后就死亡的, 由其继承人继承; 如胎儿出生时就是死体的, 由被继承人的继承人继承。

67. 4名行人正常经过北方牧场时跌入粪坑, 1人获救3人死亡。据查, 当地牧民为养草放牧, 储存牛羊粪便用于施肥, 一家牧场往往挖有三四个粪坑, 深者达三四米, 之前也发生过同类事故。关于牧场的责任, 下列哪些选项是正确的?

- A. 应当适用无过错责任原则
- B. 应当适用过错推定责任原则
- C. 本案情形已经构成不可抗力
- D. 牧场管理人可通过证明自己尽到管理职责而免责

【知识点】特殊侵权

【答 案】BD

【解 析】《侵权责任法》第91条规定: 在公共场所或者道路上挖坑、修缮安装地下设施等, 没有设置明显标志和采取安全措施造成他人损害的, 施工人应当承担侵权责任。

窨井等地下设施造成他人损害, 管理人不能证明尽到管理职责的, 应当承担侵权责任。

不可抗力是指不可预见、不能避免。牧场的工作人员尽到相应职责时可以避免该事故的, 所以不是不可抗力。

68. 科鼎有限公司设立时, 股东们围绕公司章程的制订进行讨论, 并按公司的实际需求拟定条款规则。关于该章程条款, 下列哪些说法是正确的?

- A. 股东会会议召开7日前通知全体股东
- B. 公司解散需全体股东同意
- C. 董事表决权按所代表股东的出资比例行使
- D. 全体监事均由不担任董事的股东出任

【知识点】有限公司的设立

【答 案】AB

【解 析】《中华人民共和国公司法》第41条第1款、第43条第2款、第48条、第51条。

69. 紫云有限公司设有股东会、董事会和监事会。近期公司的几次投标均失败, 董事会对此的解释是市场竞争激烈, 对手强大。但监事会认为是因为董事狄某将紫云公司的标底暗中透露给其好友的公司。对此, 监事会会有权采取下列哪些处理措施?

- A. 提议召开董事会
- B. 提议召开股东会
- C. 提议罢免狄某
- D. 聘请律师协助调查

【知识点】监事会职权

【答 案】BCD

【解 析】《中华人民共和国公司法》第53条: 监事会、不设监事会的公司的监事行使下列职权: (一) 检查公司财务; (二) 对董事、高级管理人员执行公司职务的行为进行监督, 对违反法律、行政法规、

公司章程或者股东会决议的董事、高级管理人员提出罢免的建议；

(三)当董事、高级管理人员的行为损害公司的利益时，要求董事、高级管理人员予以纠正

(四)提议召开临时股东会会议，在董事会不履行本法规定的召集和主持股东会会议职责时召集和主持股东会会议；(五)向股东会会议提出提案；(六)依照本法第一百五十二条的规定，对董事、高级管理人员提起诉讼；(七)公司章程规定的其他职权。

《中华人民共和国公司法》第54条：监事可以列席董事会会议，并对董事会决议事项提出质询或者建议。监事会、不设监事会的公司的监事发现公司经营情况异常，可以进行调查；必要时，可以聘请会计师事务所等协助其工作，费用由公司承担。

70. 甲、乙、丙等拟以募集方式设立厚亿股份公司。经过较长时间的筹备，公司设立的各项事务逐渐完成，现大股东甲准备组织召开公司创立大会。下列哪些表述是正确的？

- A. 厚亿公司的章程应在创立大会上通过
- B. 甲、乙、丙等出资的验资证明应由创立大会审核
- C. 厚亿公司的经营方针应在创立大会上决定
- D. 设立厚亿公司的各种费用应由创立大会审核

【知识点】股份公司的设立

【答 案】AD

【解 析】《中华人民共和国公司法》第90条：发起人应当在创立大会召开十五日前将会议日期通知各认股人或者予以公告。创立大会应有代表股份总数过半数的发起人、认股人出席，方可举行。创立大会行使下列职权：(一)审议发起人关于公司筹办情况的报告；(二)通过公司章程；(三)选举董事会成员；(四)选举监事会成员；(五)对公司的设立费用进行审核；(六)对发起人用于抵作股款的财产的作价进行审核；(七)发生不可抗力或者经营条件发生重大变化直接影响公司设立的，可以作出不设立公司的决议。创立大会对前款所列事项作出决议，必须经出席会议的认股人所持表决权过半数通过。

《中华人民共和国公司法》第89条：发行股份的股款缴足后，必须经依法设立的验资机构验资并出具证明。发起人应当自股款缴足之日起三十日内主持召开公司创立大会。创立大会由发起人、认股人组成。《中华人民共和国公司法》第37条第1款：股东会行使下列职权：(一)决定公司的经营方针和投资计划；(二)选举和更换非由职工代表担任的董事、监事，决定有关董事、监事的报酬事项；(三)审议批准董事会的报告；(四)审议批准监事会或者监事的报告；(五)审议批准公司的年度财务预算方案、决算方案；(六)审议批准公司的利润分配方案和弥补亏损方案；(七)对公司增加或者减少注册资本作出决议；(八)对发行公司债券作出决议；(九)对公司合并、分立、解散、清算或者变更公司形式作出决议；(十)修改公司章程；(十一)公司章程规定的其他职权。《中华人民共和国公司法》第99条：本法第37条第1款欢愉有限责任公司股东会职权的规定，适用于股份有限公司股东大会。

71. 星煌公司是一家上市公司。现董事长吴某就星煌公司向坤诚公司的投资之事准备召开董事会。因公司资金比较紧张，且其中一名董事梁某的妻子又在坤诚公司任副董事长，有部分董事对此投资事宜表示异议。关于本案，下列哪些选项是正确的？

- A. 梁某不应参加董事会表决
- B. 吴某可代梁某在董事会上表决
- C. 若参加董事会人数不足，则应提交股东大会审议
- D. 星煌公司不能投资于坤诚公司

【知识点】股份有限公司

【答 案】AC

【解 析】《中华人民共和国公司法》第124条：上市公司董事与董事会会议决议事项所涉及的企业有关联关系的，不得对该项决议行使表决权，也不得代理其他董事行使表决权。该董事会会议 由过半数的无关联关系董事出席即可举行，董事会会议所作决议须经无关联关系董事过半数通过。出席董事会的无关联关系董事人数不足三人的，应将该事项提交上市公司股东大会审议。

《中华人民共和国公司法》第16条第一款：公司向其他企业投资或者为他人提供担保，依照公司章程的规定，由董事会或者股东会、股东大会决议；公司章程对投资或者担保的总额及单项投资或者担保的数额有限额规定的，不得超过规定的限额。

72. 灏德投资是一家有限合伙企业，专门从事新能源开发方面的风险投资。甲公司是灏德投资的有限合伙人，乙和丙是普通合伙人。关于合伙协议的约定，下列哪些选项是正确的？

- A. 甲公司派驻灏德投资的员工不领取报酬，其劳务折抵10%的出资
- B. 甲公司不得与其他公司合作从事新能源方面的风险投资
- C. 甲公司不得将自己在灏德投资中的份额设定质权
- D. 甲公司不得将自己在灏德投资中的份额转让给他人

【知识点】有限合伙

【答案】BC

【解析】《中华人民共和国合伙企业法》第64条规定：有限合伙人可以用货币、实物、知识产权、土地使用权或者其他财产权利作价出资。有限合伙人不得以劳务出资。

《中华人民共和国合伙企业法》第71条规定：有限合伙人可以自营或者同他人合作经营与本有限合伙企业相竞争的业务；但是，合伙协议另有约定的除外。

《中华人民共和国合伙企业法》第72条规定：有限合伙人可以将其在有限合伙企业中的财产份额出质；但是，合伙协议另有约定的除外。

《中华人民共和国合伙企业法》第73条规定：有限合伙人可以按照合伙协议的约定向合伙人以外的人转让其在有限合伙企业中的财产份额，但应当提前三十日通知其他合伙人。

73. 法院受理了利捷公司的破产申请。管理人甲发现，利捷公司与翰扬公司之间的债权债务关系较为复杂。下列哪些说法是正确的？

- A. 翰扬公司的某一项债权有房产抵押，可在破产受理后行使抵押权
- B. 翰扬公司与利捷公司有一合同未履行完毕，甲可解除该合同
- C. 翰扬公司曾租给利捷公司的一套设备被损毁，侵权人之前向利捷公司支付了赔偿金，翰扬公司不能主张取回该笔赔偿金
- D. 茹洁公司对利捷公司负有债务，在破产受理后茹洁公司受让了翰扬公司的一项债权，因此茹洁公司无需再向利捷公司履行等额的债务

【知识点】破产

【答案】BC

【解析】《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国企业破产法〉若干问题的规定（二）》第14条规定：债务人对以自有财产设定担保物权的债权进行的个别清偿，管理人依据企业破产法第三十二条的规定请求撤销的，人民法院不予支持。但是，债务清偿时担保财产的价值低于债权额的除外。

《中华人民共和国企业破产法》第18条第1款规定：人民法院受理破产申请后，管理人对破产申请受理前成立而债务人和对方当事人均未履行完毕的合同有权决定解除或者继续履行，并通知对方当事人。管理人自破产申请受理之日起二个月内未通知对方当事人，或者自收到对方当事人催告之日起三十日内未答复的，视为解除合同。

《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国企业破产法〉若干问题的规定（二）》第32条规定：债务人占有的他人财产毁损、灭失，因此获得的保险金、赔偿金、代偿物尚未交付给债务人，或者代偿物虽已交付给债务人但能与债务人财产予以区分的，权利人主张取回就此获得的保险金、赔偿金、代偿物的，人民法院应予支持。

保险金、赔偿金已经交付给债务人，或者代偿物已经交付给债务人且不能与债务人财产予以区分的，人民法院应当按照以下规定处理：（一）财产毁损、灭失发生在破产申请受理前的，权利人因财产损失形成的债权，作为普通破产债权清偿；（二）财产毁损、灭失发生在破产申请受理后的，因管理人或者相关人员执行职务导致权利人损害产生的债务，作为共益债务清偿。债务人占有的他人财产毁损、

灭失，没有获得相应的保险金、赔偿金、代偿物，或者保险金、赔偿金、代偿物不足以弥补其损失的部分，人民法院应当按照本条第二款的规定处理。

《中华人民共和国企业破产法》第40条第1项：债权人在破产申请受理前对债务人负有债务的，可以向管理人主张抵销。但是，有下列情形之一的，不得抵销：（一）债务人的债务人在破产申请受理后取得他人对债务人的债权的。

74. 甲公司为清偿对乙公司的欠款，开出一张收款人是乙公司财务部长李某的汇票。李某不慎将汇票丢失，王某拾得后在汇票上伪造了李某的签章，并将汇票背书转让给外地的丙公司，用来支付购买丙公司电缆的货款，王某收到电缆后转卖得款，之后不知所踪。关于本案，下列哪些说法是正确的？

- A. 甲公司应当承担票据责任
- B. 李某不承担票据责任
- C. 王某应当承担票据责任
- D. 丙公司应当享有票据权利

【知识点】票据权利

【答案】ABD

【解析】《中华人民共和国票据法》第4条第1款和第3款规定：票据出票人制作票据，应当按照法定条件在票据上签章，并按照所记载的事项承担票据责任。

其他票据债务人在票据上签章的，按照票据所记载的事项承担票据责任。

《中华人民共和国票据法》第14条第1款规定：票据上的记载事项应当真实，不得伪造、变造。伪造、变造票据上的签章和其他记载事项的，应当承担法律责任。票据上有伪造、变造的签章的，不影响票据上其他真实签章的效力。

《中华人民共和国票据法》第12条规定：以欺诈、偷盗或者胁迫等手段取得票据的，或者明知有前列情形，出于恶意取得票据的，不得享有票据权利。持票人因重大过失取得不符合本法规定的票据的，也不得享有票据权利。

75. 吉达公司是一家上市公司，公告称其已获得某地块的国有土地使用权。嘉豪公司资本雄厚，看中了该地块的潜在市场价值，经过细致财务分析后，拟在证券市场上对吉达公司进行收购。下列哪些说法是正确的？

- A. 若收购成功，吉达公司即丧失上市资格
- B. 若收购失败，嘉豪公司仍有权继续购买吉达公司的股份
- C. 嘉豪公司若采用要约收购则不得再与吉达公司的大股东协议购买其股份
- D. 待嘉豪公司持有吉达公司已发行股份30%时，应向其全体股东发出不得变更的收购要约

【知识点】证券市场收购

【答案】BC

【解析】《中华人民共和国证券法》第97条规定：收购期限届满，被收购公司股权分布不符合上市条件的，该上市公司的股票应当由证券交易所依法终止上市交易；其余仍持有被收购公司股票的股东，有权向收购人以收购要约的同等条件出售其股票，收购人应当收购。收购行为完成后，被收购公司不再具备股份有限公司条件的，应当依法变更企业形式。

《中华人民共和国证券法》第93条规定：采取要约收购方式的，收购人在收购期限内，不得卖出被收购公司的股票，也不得采取要约规定以外的形式和超出要约的条件买入被收购公司的股票。

《中华人民共和国证券法》第88条第1款规定：通过证券交易所的证券交易，投资者持有或者通过协议、其他安排与他人共同持有一个上市公司已发行的股份达到百分之三十时，继续进行收购的，应当依法向该上市公司所有股东发出收购上市公司全部或者部分股份的要约。

《中华人民共和国证券法》第91条规定：在收购要约确定的承诺期限内，收购人不得撤销其收购要约。收购人需要变更收购要约的，必须及时公告，载明具体变更事项。

76. 甲公司投保了财产损失险的厂房被烧毁，甲公司伪造证明，夸大此次火灾的损失，向保险公司索

赔100万元，保险公司为查清此事，花费5万元。关于保险公司的权责，下列哪些选项是正确的？

- A. 应当向甲公司给付约定的保险金
- B. 有权向甲公司主张5万元花费损失
- C. 有权拒绝向甲公司给付保险金
- D. 有权解除与甲公司的保险合同

【知识点】保险合同

【答案】AB

【解析】《中华人民共和国保险法》第27条第3款和第4款规定：保险事故发生后，投保人、被保险人或者受益人以伪造、变造的有关证明、资料或者其他证据，编造虚假的事故原因或者夸大损失程度的，保险人对其虚报的部分不承担赔偿或者给付保险金的责任。

投保人、被保险人或者受益人有前三款规定行为之一，致使保险人支付保险金或者支出费用的，应当退回或者赔偿。

77. A市东区居民朱某（男）与A市西县刘某结婚，婚后双方住A市东区。一年后，公司安排刘某赴A市南县分公司工作。三年之后，因感情不合朱某向A市东区法院起诉离婚。东区法院受理后，发现刘某经常居住地在南县，其对该案无管辖权，遂裁定将案件移送南县法院。南县法院收到案件后，认为无管辖权，将案件移送刘某户籍所在地西县法院。西县法院收到案件后也认为无管辖权。关于本案的管辖问题，下列哪些说法是正确的？

- A. 东区法院有管辖权
- B. 南县法院有管辖权
- C. 西县法院有管辖权
- D. 西县法院认为自己没有管辖权，应当裁定移送有管辖权的法院

【知识点】管辖

【答案】AB

【解析】《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第12条第1款规定：夫妻一方离开住所地超过一年，另一方起诉离婚的案件，可以由原告住所地人民法院管辖。

《民事诉讼法》第21条第1款规定：对公民提起的民事诉讼，由被告住所地人民法院管辖；被告住所地与经常居住地不一致的，由经常居住地人民法院管辖。

《民事诉讼法》第36条规定：人民法院发现受理的案件不属于本院管辖的，应当移送有管辖权的人民法院，受移送的人民法院应当受理。受移送的人民法院认为受移送的案件依照规定不属于本院管辖的，应当报请上级人民法院指定管辖，不得再自行移送。

78. 法院受理案件后，被告提出管辖异议，依据法律和司法解释规定，其可以采取下列哪些救济措施？

- A. 向受诉法院提出管辖权异议，要求受诉法院对管辖权的归属进行审查
- B. 向受诉法院的上级法院提出异议，要求上级法院对案件的管辖权进行审查
- C. 在法院对管辖异议驳回的情况下，可以对该裁定提起上诉
- D. 在法院对案件审理终结后，可以以管辖错误作为法定理由申请再审

【知识点】管辖权异议

【答案】AC

【解析】《民事诉讼法》第127条规定：人民法院受理案件后，当事人对管辖权有异议的，应当在提交答辩状期间提出。人民法院对当事人提出的异议，应当审查。异议成立的，裁定将案件移送有管辖权的人民法院；异议不成立的，裁定驳回。当事人未提出管辖异议，并应诉答辩的，视为受诉人民法院有管辖权，但违反级别管辖和专属管辖规定的除外。《民事诉讼法》第154条第1款和第2款规定：裁定适用于下列范围：（一）不予受理；（二）对管辖权有异议的；（三）驳回起诉；（四）保全和先予执行；（五）准许或者不准许撤诉；（六）中止或者终结诉讼；（七）补正判决书中的笔误；（八）中止或者终结执行；（九）撤销或者不予执行仲裁裁决；（十）不予执行公证机关赋予强制执行效力的债权文

书; (十一) 其他需要裁定解决的事项。对前款第一项至第三项裁定, 可以上诉。《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第223条第1款规定: 当事人未提出管辖异议, 就案件实体内容进行答辩、陈述或者反诉的, 可以认定为民事诉讼法第127条第2款规定的应诉答辩。

79. 程某诉刘某借款诉讼过程中, 程某将对刘某因该借款而形成的债权转让给了谢某。依据相关规定, 下列哪些选项是正确的?

- A. 如程某撤诉, 法院可以准许其撤诉
- B. 如谢某申请以无独立请求权第三人身份参加诉讼, 法院可予以准许
- C. 如谢某申请替代程某诉讼地位的, 法院可以根据案件的具体情况决定是否准许
- D. 如法院不予准许谢某申请替代程某诉讼地位的, 可以追加谢某为无独立请求权的第三人

【知识点】第三人

【答 案】ABCD

【解 析】《民事诉讼法》第145条第1款规定: 宣判前, 原告申请撤诉的, 是否准许, 由人民法院裁定。《民事诉讼法》第56条第2款规定: 对当事人双方的诉讼标的, 第三人虽然没有独立请求权, 但案件处理结果同他有法律上的利害关系的, 可以申请参加诉讼, 或者由人民法院通知他参加诉讼。人民法院判决承担民事责任的第三人, 有当事人的诉讼权利义务。《民事诉讼法》第119条第1款规定: 起诉必须符合下列条件: (一) 原告是与本案有直接利害关系的公民、法人和其他组织。……即本条要求原告要有诉讼权利能力并且是本案的适格当事人。

80. 哥哥王文诉弟弟王武遗产继承一案, 王文向法院提交了一份其父生前关于遗产分配方案的遗嘱复印件, 遗嘱中有“本遗嘱的原件由王武负责保管”字样, 并有王武的签名。王文在举证责任期间书面申请法院责令王武提交遗嘱原件, 法院通知王武提交, 但王武无正当理由拒绝提交。在此情况下, 依据相关规定, 下列哪些行为是合法的?

- A. 王文可只向法院提交遗嘱的复印件
- B. 法院可依法对王武进行拘留
- C. 法院可认定王文所主张的该遗嘱能证明的事实为真实
- D. 法院可根据王武的行为而判决支持王文的各项诉讼请求

【知识点】证据的提交

【答 案】AC

【解 析】《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第111条规定: 民事诉讼法第七十条规定的提交书证原件确有困难, 包括下列情形: (一) 书证原件遗失、灭失或者毁损的; (二) 原件在对方当事人控制之下, 经合法通知提交而拒不提交的; (三) 原件在他人控制之下, 而其有权不提交的; (四) 原件因篇幅或者体积过大而不便提交的; (五) 承担举证证明责任的当事人通过申请人民法院调查收集或者其他方式无法获得书证原件的。

前款规定情形, 人民法院应当结合其他证据和案件具体情况, 审查判断书证复制品等能否作为认定案件事实的根据。

《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第112条规定: 书证在对方当事人控制之下的, 承担举证证明责任的当事人可以在举证期限届满前书面申请人民法院责令对方当事人提交。

申请理由成立的, 人民法院应当责令对方当事人提交, 因提交书证所产生的费用, 由申请人负担。对方当事人无正当理由拒不提交的, 人民法院可以认定申请人所主张的书证内容为真实。

81. 李某诉谭某返还借款一案, M市N区法院按照小额诉讼案件进行审理, 判决谭某返还借款。判决生效后, 谭某认为借款数额远高于法律规定的小额案件的数额, 不应按小额案件审理, 遂向法院申请再审。法院经审查, 裁定予以再审。关于该案再审程序适用, 下列哪些选项是正确的?

- A. 谭某应当向M市中级人民法院申请再审
- B. 法院应当组成合议庭审理
- C. 对作出的再审判决当事人可以上诉

D. 作出的再审判决仍实行一审终审

【知识点】小额诉讼程序特别规定

【答案】BC

【解析】《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第426条规定：对小额诉讼案件的判决、裁定，当事人以民事诉讼法第二百条规定的事由向原审人民法院申请再审的，人民法院应当受理。申请再审事由成立的，应当裁定再审，组成合议庭进行审理。作出的再审判决、裁定，当事人不得上诉。

当事人以不应按小额诉讼案件审理为由向原审人民法院申请再审的，人民法院应当受理。理由成立的，应当裁定再审，组成合议庭审理。作出的再审判决、裁定，当事人可以上诉。

82. 单某将八成新手机以4000元的价格卖给卢某，双方约定：手机交付卢某，卢某先付款1000元，待试用一周没有问题后再付3000元。但试用期满卢某并未按约定支付余款，多次催款无果后单某向M法院申请支付令。M法院经审查后向卢某发出支付令，但卢某拒绝签收，法院采取了留置送达。20天后，卢某向N法院起诉，以手机有质量问题要求解除与单某的买卖合同，并要求单某退还1000元付款。根据本案，下列哪些选项是正确的？

- A. 卢某拒绝签收支付令，M法院采取留置送达是正确的
- B. 单某可以依支付令向法院申请强制执行
- C. 因卢某向N法院提起了诉讼，支付令当然失效
- D. 因卢某向N法院提起了诉讼，M法院应当裁定终结督促程序

【知识点】支付令

【答案】AB

【解析】《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第431条规定：向债务人本人送达支付令，债务人拒绝接收的，人民法院可以留置送达。

《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第462条第1款规定：发生法律效力的实现担保物权裁定、确认调解协议裁定、支付令，由作出裁定、支付令的人民法院或者与其同级的被执行财产所在地的人民法院执行。

《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第433条第1款规定：债务人在收到支付令后，未在法定期间提出书面异议，而向其他人民法院起诉的，不影响支付令的效力。

83. 大界公司就其遗失的一张汇票向法院申请公示催告，法院经审查受理案件并发布公告。在公告期间，盘堂公司持被公示催告的汇票向法院申报权利。对于盘堂公司的权利申报，法院实施的下列哪些行为是正确的？

- A. 应当通知大界公司到法院查看盘堂公司提交的汇票
- B. 若盘堂公司出具的汇票与大界公司申请公示催告的汇票一致，则应当开庭审理
- C. 若盘堂公司出具的汇票与大界公司申请公示催告的汇票不一致，则应当驳回盘堂公司的申请
- D. 应当责令盘堂公司提供证明其对出示的汇票享有所有权的证据

【知识点】公示催告

【答案】AC

【解析】《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第451条规定：利害关系人申报权利，人民法院应当通知其向法院出示票据，并通知公示催告申请人在指定的期间查看该票据。公示催告申请人申请公示催告的票据与利害关系人出示的票据不一致的，应当裁定驳回利害关系人的申报。

《民事诉讼法》第221条规定：利害关系人应当在公示催告期间向人民法院申报。

人民法院收到利害关系人的申报后，应当裁定终结公示催告程序，并通知申请人和支付人。

申请人或者申报人可以向人民法院起诉。

84. 田某拒不履行法院令其迁出钟某房屋的判决，因钟某已与他人签订租房合同，房屋无法交给承租

人,使钟某遭受损失,钟某无奈之下向法院申请强制执行。法院受理后,责令田某15日内迁出房屋,但田某仍拒不履行。关于法院对田某可以采取的强制执行措施,下列哪些选项是正确的?

- A. 罚款
- B. 责令田某向钟某赔礼道歉
- C. 责令田某双倍补偿钟某所受到的损失
- D. 责令田某加倍支付以钟某所受损失为基数的同期银行利息

【知识点】强制执行措施

【答案】AC

【解析】《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第505条规定:被执行人不履行法律文书指定的行为,且该项行为只能由被执行人完成的,人民法院可以依照民事诉讼法第一百一十一条第一款第六项规定处理。

《民事诉讼法》第111条第一款第6项规定:诉讼参与人或者其他人有下列行为之一的,人民法院可以根据情节轻重予以罚款、拘留;构成犯罪的,依法追究刑事责任:……(六)拒不履行人民法院已经发生法律效力的判决、裁定的。

《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第507条规定:被执行人未按判决、裁定和其他法律文书指定的期间履行非金钱给付义务的,无论是否已给申请执行人造成损失,都应当支付迟延履行金。已经造成损失的,双倍补偿申请执行人已经受到的损失;没有造成损失的,迟延履行金可以由人民法院根据具体案件情况决定。

85. 达善公司因合同纠纷向甲市A区法院起诉美国芙泽公司,经法院调解双方达成调解协议。关于本案的处理,下列哪些选项是正确的?

- A. 法院应当制作调解书
- B. 法院调解书送达双方当事人后即发生法律效力
- C. 当事人要求根据调解协议制作判决书的,法院应当予以准许
- D. 法院可以将调解协议记入笔录,由双方签字即发生法律效力

【知识点】涉外的调解协议

【答案】ABC

【解析】《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第530条规定:涉外民事诉讼中,经调解双方达成协议,应当制发调解书。当事人要求发给判决书的,可以依协议的内容制作判决书送达当事人。涉外民事诉讼,经调解达成协议的,法院应当制作调解书,也可以经当事人要求以协议内容制作判决书。经过调解结案的,调解书送达双方当事人后生效,而不是双方签字即发生法律效力。

三、不定项选择题。每题所设选项中至少有一个正确答案,多选、少选、错选或不选均不得分。本部分含86—100题,每题2分,共30分。

(一)甲、乙、丙三人签订合伙协议并开始经营,但未取字号,未登记,也未推举负责人。其间,合伙人与顺利融资租赁公司签订融资租赁合同,租赁淀粉加工设备一台,约定租赁期限届满后设备归承租人所有。合同签订后,出租人按照承租人的选择和要求向设备生产商丁公司支付了价款。

请回答第86—88题。

86. 如果承租人不履行支付价款的义务,出租人起诉,适格被告是:

- A. 合伙企业
- B. 甲、乙、丙全体
- C. 甲、乙、丙中的任何人
- D. 丁公司

【知识点】共同诉讼人

【答案】BC

【解 析】《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第60条规定：在诉讼中，未依法登记领取营业执照的个人合伙的全体合伙人为共同诉讼人。

87. 乙在经营期间发现风险太大，提出退伙，甲、丙表示同意，并通知了出租人，但出租人表示反对，认为乙退出后会加大合同不履行的风险。下列说法正确的是：

- A. 经出租人同意，乙可以退
- B. 乙可以退出，无需出租人同意
- C. 乙必须向出租人提供有效担保后才能退出
- D. 乙退出后对合伙债务不承担责任

【知识点】普通合伙的入伙与退伙

【答 案】B

【解 析】《民法通则意见》第52条规定：合伙人退伙，书面协议有约定的，按书面协议处理；书面协议未约定的，原则上应予准许。但因其退伙给其他合伙人造成损失的，应当考虑退伙的原因、理由以及双方当事人的过错等情况，确定其应当承担的赔偿责任。

《民法通则意见》第53条规定：合伙经营期间发生亏损，合伙人退出合伙时未按约定分担或者未合理分担合伙债务的，退伙人对原合伙的债务，应当承担清偿责任；退伙人已分担合伙债务的，对其参加合伙期间的全部债务仍负连带责任。

88. 如租赁期间因设备自身原因停机，造成承租人损失。下列说法正确的是：

- A. 出租人应减少租金
- B. 应由丁公司修理并赔偿损失
- C. 承租人向丁公司请求承担责任时，出租人有协助义务
- D. 出租人与丁公司承担连带责任

【知识点】融资租赁合同

【答 案】BC

【解 析】在融资租赁合同中，租赁物有瑕疵，出租人不承担瑕疵担保责任，承租人应当向出卖人索赔，出租人有协助义务。所以 BC 正确。

(二)

甲、乙双方于2013年5月6日签订水泥供应合同，乙以自己的土地使用权为其价款支付提供了最高额抵押，约定2014年5月5日为债权确定日，并办理了登记。丙为担保乙的债务，也于2013年5月6日与甲订立最高额保证合同，保证期间为一年，自债权确定日开始计算。

请回答第89—91题。

89. 水泥供应合同约定，将2013年5月6日前乙欠甲的货款纳入了最高额抵押的担保范围。下列说法正确的是：

- A. 该约定无效
- B. 该约定合法有效
- C. 如最高额保证合同未约定将2013年5月6日前乙欠甲的货款纳入最高额保证的担保范围，则丙对此不承担责任
- D. 丙有权主张减轻其保证责任

【知识点】最高额抵押权，保证责任

【答 案】BC

【解 析】《物权法》第203条规定：最高额抵押权设立前已经存在的债权，经当事人同意，可以转入最高额抵押范围。所以该约定有效。

保证期间，债权人与债务人协议变更主债务（数量、价款、币种等）内容，应当取得保证人的同意。未经保证人同意，若加重保证人责任的，保证人对加重部分不承担保证责任。

90. 甲在2013年11月将自己对乙已取得的债权全部转让给丁。下列说法正确的是：

- A. 甲的行为将导致其最高额抵押权消灭
- B. 甲将上述债权转让给丁后，丁取得最高额抵押权
- C. 甲将上述债权转让给丁后，最高额抵押权不随之转让
- D. 2014年5月5日前，甲对乙的任何债权均不得转让

【知识点】最高额抵押权的转让

【答案】C

【解析】《物权法》第204条规定：在最高额抵押担保的债权确定之前，最高额抵押权不得转让，但当事人另有约定的除外。

91. 乙于2014年1月被法院宣告破产，下列说法正确的是：

- A. 甲的债权确定期届至
- B. 甲应先就抵押物优先受偿，不足部分再要求丙承担保证责任
- C. 甲可先要求丙承担保证责任
- D. 如甲未申报债权，丙可参加破产财产分配，预先行使追偿

【知识点】破产

【答案】ABD

【解析】《破产法》第46条规定：未到期债权，在破产申请受理时视为到期。

《破产法》第51条规定：债务人的保证人或者其他连带债务人尚未代替债务人清偿债务的，以其对债务人的求偿权申报债权。但是，债权人已经向管理人申报全部债权的除外。

《物权法》第176条规定：被担保的债权既有物的担保又有人的担保的，债务人不履行到期债务或者发生当事人约定的实现担保物权的情形，债权人应当按照约定实现债权；没有约定或者约定不明确，债务人自己提供物的担保的，债权人应当先就该物的担保实现债权；第三人提供物的担保的，债权人可以就物的担保实现债权，也可以要求保证人承担保证责任。提供担保的第三人承担担保责任后，有权向债务人追偿。

（三）

源圣公司有甲、乙、丙三位股东。2015年10月，源圣公司考察发现某环保项目发展前景可观，为解决资金不足问题，经人推荐，霓美公司出资1亿元现金入股源圣公司，并办理了股权登记。增资后，霓美公司持股60%，甲持股25%，乙持股8%，丙持股7%，霓美公司总经理陈某兼任源圣公司董事长。2015年12月，霓美公司在陈某授意下将当时出资的1亿元现金全部转入霓美旗下的天富公司账户用于投资房地产。后因源圣公司现金不足，最终未能获得该环保项目，前期投入的500万元也无法收回。陈某忙于天富公司的房地产投资事宜，对此事并不关心。

请回答第92—94题。

92. 针对公司现状，甲、乙、丙认为应当召开源圣公司股东会，但陈某拒绝召开，而公司监事会对此事保持沉默。下列说法正确的是：

- A. 甲可召集和主持股东会
- B. 乙可召集和主持股东会
- C. 丙可召集和主持股东会
- D. 甲、乙、丙可共同召集和主持股东会

【知识点】股东会

【答案】AD

【解析】《中华人民共和国公司法》第40条规定：有限责任公司设立董事会的，股东会会议由董事会召集，董事长主持；董事长不能履行职务或者不履行职务的，由副董事长主持；副董事长不能履行职务或者不履行职务的，由半数以上董事共同推举一名董事主持。

有限责任公司不设董事会的，股东会会议由执行董事召集和主持。董事会或者执行董事不能履行或者

不履行召集股东会会议职责的，由监事会或者不设监事会的公司的监事召集和主持；监事会或者监事不召集和主持的，代表十分之一以上表决权的股东可以自行召集和主持。

93. 若源圣公司的股东会得以召开，该次股东会就霓美公司将资金转入天富公司之事进行决议。关于该次股东会决议的内容，根据有关规定，下列选项正确的是：

- A. 陈某连带承担返还1亿元的出资义务
- B. 霓美公司承担1亿元的利息损失
- C. 限制霓美公司的利润分配请求权
- D. 解除霓美公司的股东资格

【知识点】股份有限公司

【答案】ABC

【解析】《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定（三）》第14条规定：股东抽逃出资，公司或者其他股东请求其向公司返还出资本息、协助抽逃出资的其他股东、董事、高级管理人员或者实际控制人对此承担连带责任的，人民法院应予支持。

公司债权人请求抽逃出资的股东在抽逃出资本息范围内对公司债务不能清偿的部分承担补充赔偿责任、协助抽逃出资的其他股东、董事、高级管理人员或者实际控制人对此承担连带责任的，人民法院应予支持；抽逃出资的股东已经承担上述责任，其他债权人提出相同请求的，人民法院不予支持。

《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定（三）》第17条规定：股东未履行或者未全面履行出资义务或者抽逃出资，公司根据公司章程或者股东会决议对其利润分配请求权、新股优先认购权、剩余财产分配请求权等股东权利作出相应的合理限制，该股东请求认定该限制无效的，人民法院不予支持。

《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定（三）》第18条第1款规定：有限责任公司的股东未履行出资义务或者抽逃全部出资，经公司催告缴纳或者返还，其在合理期间内仍未缴纳或者返还出资，公司以股东会决议解除该股东的股东资格，该股东请求确认该解除行为无效的，人民法院不予支持。

94. 就源圣公司前期投入到环保项目500万元的损失问题，甲、乙、丙认为应当向霓美公司索赔，多次书面请求监事会无果。下列说法正确的是：

- A. 甲可以起诉霓美公司
- B. 乙、丙不能起诉霓美公司
- C. 若甲起诉并胜诉获赔，则赔偿款归甲
- D. 若甲起诉并胜诉获赔，则赔偿款归源圣公司

【知识点】股东诉讼

【答案】AD

【解析】《中华人民共和国公司法》第150条规定：股东会或者股东大会要求董事、监事、高级管理人员列席会议的，董事、监事、高级管理人员应当列席并接受股东的质询。

董事、高级管理人员应当如实向监事会或者不设监事会的有限责任公司的监事提供有关情况和资料，不得妨碍监事会或者监事行使职权。

《中华人民共和国公司法》第151条第1款和第2款规定：董事、高级管理人员有本法第一百五十条规定的情形的，有限责任公司的股东、股份有限公司连续一百八十日以上单独或者合计持有公司百分之一以上股份的股东，可以书面请求监事会或者不设监事会的有限责任公司的监事向人民法院提起诉讼；监事有本法第一百五十条规定的情形的，前述股东可以书面请求董事会或者不设董事会的有限责任公司的执行董事向人民法院提起诉讼。

监事会、不设监事会的有限责任公司的监事，或者董事会、执行董事收到前款规定的股东书面请求后拒绝提起诉讼，或者自收到请求之日起三十日内未提起诉讼，或者情况紧急、不立即提起诉讼将会使公司利益受到难以弥补的损害的，前款规定的股东有权为了公司的利益以自己的名义直接向人民法

院提起诉讼。

股东代表诉讼是股东行使代位权维护公司利益的手段，是为了公司的利益，其诉讼结果应当归公司承担，而不是股东个人承担。

(四)

住所地在H省K市L区的甲公司与住所地在F省E市D区的乙公司签订了一份钢材买卖合同，价款数额为90万元。合同在B市C区签订，双方约定合同履行地为W省Z市Y区，同时约定如因合同履行发生争议，由B市仲裁委员会仲裁。合同履行过程中，因钢材质量问题，甲公司与乙公司发生争议，甲公司欲申请仲裁解决。因B市有两个仲裁机构，分别为丙仲裁委员会和丁仲裁委员会（两个仲裁委员会所在地都在B市C区），乙公司认为合同中的仲裁条款无效，欲向有关机构申请确认仲裁条款无效。

请回答第95—97题。

95. 依据法律和司法解释的规定，乙公司可以向有关机构申请确认仲裁条款无效。关于确认的机构，下列选项正确的是：

- A. 丙仲裁委员会
- B. 丁仲裁委员会
- C. B市中级法院
- D. B市C区法院

【知识点】仲裁协议的效力

【答案】ABC

【解析】《仲裁法》第20条规定：当事人对仲裁协议的效力有异议的，可以请求仲裁委员会作出决定或者请求人民法院作出裁定。一方请求仲裁委员会作出决定，另一方请求人民法院作出裁定的，由人民法院裁定。

《仲裁法解释》第12条规定：当事人向人民法院申请确认仲裁协议效力的案件，由仲裁协议约定的仲裁机构所在地的中级人民法院管辖；仲裁协议约定的仲裁机构不明确的，由仲裁协议签订地或者被申请人住所地的中级人民法院管辖。

96. 如相关机构确认仲裁条款无效，甲公司欲与乙公司达成协议，确定案件的管辖法院。关于双方可以协议选择的管辖法院，下列选项正确的是：

- A. H省K市L区法院
- B. F省E市D区法院
- C. B市C区法院
- D. W省Z市Y区法院

【知识点】协议管辖

【答案】ABCD

【解析】《民事诉讼法》第34条规定：合同或者其他财产权益纠纷的当事人可以书面协议选择被告住所地、合同履行地、合同签订地、原告住所地、标的物所在地等与争议有实际联系的地点的人民法院管辖，但不得违反本法对级别管辖和专属管辖的规定。

97. 如仲裁条款被确认无效，甲公司与乙公司又无法达成新的协议，甲公司欲向法院起诉乙公司。关于对本案享有管辖权的法院，下列选项正确的是：

- A. H省K市L区法院
- B. F省E市D区法院
- C. W省Z市Y区法院
- D. B市C区法院

【知识点】管辖权

【答案】BC

【解 析】《民事诉讼法》第21条第2款规定：对法人或者其他组织提起的民事诉讼，由被告住所地人民法院管辖。

《最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》的解释》第18条规定：合同约定履行地点的，以约定的履行地点为合同履行地。

合同对履行地点没有约定或者约定不明确，争议标的为给付货币的，接收货币一方所在地为合同履行地；交付不动产的，不动产所在地为合同履行地；其他标的，履行义务一方所在地为合同履行地。即时结清的合同，交易行为地为合同履行地。

合同没有实际履行，当事人双方住所地都不在合同约定的履行地的，由被告住所地人民法院管辖。

（五）

甲市L区居民叶某购买了住所在乙市M区的大亿公司开发的位于丙市N区的商品房一套，合同约定双方因履行合同发生争议可以向位于丙市的仲裁委员会（丙市仅有一家仲裁机构）申请仲裁。因大亿公司迟迟未按合同约定交付房屋，叶某向仲裁委员会申请仲裁。大亿公司以仲裁机构约定不明，向仲裁委员会申请确认仲裁协议无效。经审查，仲裁委员会作出了仲裁协议有效的决定。在第一次仲裁开庭时，大亿公司声称其又向丙市中级人民法院请求确认仲裁协议无效，申请仲裁庭中止案件审理。在仲裁过程中仲裁庭组织调解，双方达成了调解协议，仲裁庭根据协议内容制作了裁决书。后因大亿公司不按调解协议履行义务，叶某向法院申请强制执行，而大亿公司则以调解协议内容超出仲裁请求为由，向法院申请不予执行仲裁裁决。

请回答第98—100题。

98. 大亿公司向丙市中级人民法院请求确认仲裁协议无效，对此，正确的做法是：

- A. 丙市中级人民法院应予以受理并进行审查
- B. 丙市中级人民法院不予受理
- C. 仲裁庭在法院就仲裁协议效力作出裁定之前，应当中止仲裁程序
- D. 仲裁庭应继续开庭审理

【知识点】仲裁协议约定不明确

【答 案】BD

【解 析】《仲裁法》第18条规定：仲裁协议对仲裁事项或者仲裁委员会没有约定或者约定不明确的，当事人可以补充协议；达不成补充协议的，仲裁协议无效。题中双方约定的仲裁机构为丙市的仲裁委员会，因丙市仅有一家仲裁机构，因此不视为约定不明确，故仲裁协议有效，法院不应受理该案，仲裁庭应继续审理。

99. 双方当事人于仲裁过程中达成调解协议，仲裁庭正确的结案方式是：

- A. 根据调解协议制作调解书
- B. 应当依据调解协议制作裁决书
- C. 将调解协议内容记入笔录，由双方当事人签字后即发生法律效力
- D. 根据调解协议的结果制作裁决书

【知识点】仲裁中达成调解协议

【答 案】AD

【解 析】《仲裁法》第51条第2款规定：调解达成协议的，仲裁庭应当制作调解书或者根据协议的结果制作裁决书。调解书与裁决书具有同等法律效力。

《仲裁法》第52条规定：调解书应当写明仲裁请求和当事人协议的结果。调解书由仲裁员签名，加盖仲裁委员会印章，送达双方当事人。

调解书经双方当事人签收后，即发生法律效力。

在调解书签收前当事人反悔的，仲裁庭应当及时作出裁决。

100. 大亿公司以调解协议超出仲裁请求范围请求法院不予执行仲裁裁决，法院正确的做法是：

- A. 不支持，继续执行

- B. 应支持，并裁定不予执行
- C. 应告知当事人申请撤销仲裁裁决，并裁定中止执行
- D. 应支持，必要时可通知仲裁庭重新仲裁

【知识点】仲裁裁决的不予执行

【答 案】A

【解 析】《民事诉讼法》第237条第2款规定：被申请人提出证据证明仲裁裁决有下列情形之一的，经人民法院组成合议庭审查核实，裁定不予执行：（一）当事人在合同中没有订有仲裁条款或者事后没有达成书面仲裁协议的；（二）裁决的事项不属于仲裁协议的范围或者仲裁机构无权仲裁的；（三）仲裁庭的组成或者仲裁的程序违反法定程序的；（四）裁决所根据的证据是伪造的；（五）对方当事人向仲裁机构隐瞒了足以影响公正裁决的证据的；（六）仲裁员在仲裁该案时有贪污受贿，徇私舞弊，枉法裁决行为的。