

中国政法大学研究生院  
2006 年硕士研究生入学考试试题

招生专业：法学一级学科各专业

考试科目：402 民法学、民事诉讼法学、国际私法学

考试时间：

考生须知：

1. 选择题在答题卡上作答，其余试题均在答题纸上写清楚题号作答，在试题上答题不给分。书写字迹清楚。

将答题卡、答题纸和试题一起交回，否则以零分记。

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. 公民下落不明满（ ）的，利害关系人可以向人民法院申请宣告他为失踪人。  
A. 一年      B. 二年      C. 三年      D. 四年
2. 在下列各种关于赠与合同的说法中，正确的是（ ）  
A. 赠与合同是单方法律行为      B. 赠与合同是实践法律行为  
C. 赠与合同是可撤销的法律行为      D. 赠与合同是诺成性法律行为
3. 按照我国法，下面关于相邻关系的说法中正确的是（ ）  
A. 相邻关系是一种独立式权利      B. 从属于不动产      C. 从属于动产      D. 从属于地役权
4. 能够代理的行为有（ ）  
A. 表见行为      B. 法律行为      C. 事实行为      D. 占有行为
5. “过错推定”在本质上属于（ ）  
A. 无过错责任原则      B. 过错责任原则      C. 公平原则      D. 结果责任原则
6. 在连带责任保证中，下列哪一情形下保证人免除责任？（ ）  
A. 在法定或者约定期间内债权人未向债务人要求承担保证责任  
B. 在法定或者约定期间内债权人未向保证人要求承担保证责任  
C. 在法定或者约定期间内债权人未向人民法院起诉  
D. 在法定或者约定期间内债权人未采取中断保证期间的行为
7. “催告”属于（ ）  
A. 法律行为      B. 事实行为      C. 准法律行为      D. 事件
8. 在下列各类的法人中，具有意思机关的是：（ ）  
A. 股份有限公司      B. 国务院      C. 公安局      D. 县级人民政府
9. 在下列各种事件由中，不属于提存原因的是（ ）  
A. 债权人下落不明      B. 债务人提出抗辩  
C. 债务人无正当理由拒绝受领      D. 债务人丧失民事行为能力而未确定监护人
10. 下列关于委托与代理的关系说法正确的是（ ）  
A. 有委托必有代理      B. 委托是基础关系，而代理是单方授权的结果  
C. 超越代理意味着修改合同      D. 代理是委托的外部表现行为
11. 以下选项中哪一个是诉的主体？（ ）  
A. 人民法院      B. 人民检察院      C. 当事人      D. 诉讼参与人
12. 被告为维护自己的合法权益，提出各种有利于自己的事实和理由，以否定原告提出的诉讼请求的行为在民事诉讼上被称为什么？（ ）  
A. 反诉      B. 反请求      C. 反驳      D. 反主张
13. 第二审人民法院以调解方式审结上诉案件后，原审人民法院的判决如何撤销？（ ）

- A.由二审人民法院撤销  
B.由原审人民法院撤销  
C.在人民法院制作的调解书中撤销  
D.在调解书送达生效后视为撤销

14.甲建筑工程公司诉乙公司请求给付工程款的诉讼中,甲建筑工程公司为保证将来判决能得到切实执行,向人民法院申请财产保全,要求将乙公司的一栋价值三倍于其诉讼请求的写字楼予以财产保全。人民法院如何采取财产保全措施? ( )

- A.人民法院应当对乙公司写字楼作财产保全的裁定予以查封  
B.因该写字楼的价值大于原告的诉讼请求额,人民法院不可以对该写字楼予以查封  
C.人民法院应该将写字楼拍卖后,将与原告诉讼请求额等值的价款裁定保全  
D.人民法院应该将该写字楼与原告诉讼请求额等值的部分裁定保全

15.在继承遗产的诉讼中,部分继承人起诉的,人民法院应当通知其他继承人作为共同原告参加诉讼,被通知的继承人不愿意参加诉讼又不明确表示放弃实体权利的,人民法院应如何处理? ( )

- A.应该将其列为第三人  
B.应该将其列为共同原告  
C.应该将其列为证人  
D.应该将其列为共同被告

16.原告向人民法院提起诉讼后,其诉讼时效处于何种状态? ( )

- A.中止  
B.中断  
C.失效  
D.消灭

17.债务人收到人民法院送达的支付令后,有权在法定期间内提出异议,债务人的异议会产生什么后果? ( )

- A.由申请人撤回支付令申请  
B.人民法院裁定撤销支付令  
C.人民法院裁定终结督促程序,支付令自行失效  
D.督促程序自动转为诉讼程序

18.在执行程序中,申请执行人与被申请执行人达成和解协议后,被申请执行人不履行和解协议时,申请执行人可以行使什么权利? ( )

- A.申请人民法院对和解协议强制执行  
B.请求人民法院撤销和解协议  
C.对和解协议提起诉讼  
D.申请人民法院恢复对原生效法律文书的执行

行

19.对人民检察院抗诉的民事案件,人民法院如何处理? ( )

- A.应当再审,并裁定中止原裁判的执行  
B.应当予以再审查后决定是否再审  
C.由人民法院院长提交审判委员会讨论决定是否再审  
D.应当对人民检察院的抗诉举行听证后决定是否再审

20.涉外专属管辖的含义是指以下哪一个? ( )

- A.是指法律强制规定某些案件只能由特定的法院管辖的制度  
B.是指一定范围内的民事案件只能由一国法院独有管辖权的制度  
C.是指不动产纠纷只能由不动产所在地法院管辖的制度  
D.是指不动产纠纷.港口作业纠纷.遗产继承纠纷由特定法院管辖的制度

21.中国在加入 1965 年海牙《关于向国外送达民事或商事司法文书和司法外文书公约》时,对外国向中国送达的方式所做的保留是 ( )

- A.公告送达  
B.外交途径送达  
C.领事送达  
D.邮件送达

22.根据我国最高人民法院司法解释,外国法人的本国法是指 ( )

- A.其住所地所在国法  
B.其营业地所在国法  
C.其注册登记地国法  
D.其行为所在地国法

23.国际私法要解决的法律冲突,主要是指 ( )

- A.法律的国际冲突  
B.法律的区际冲突  
C.法律的人际冲突  
D.法律的事际冲突

突

24. 领事婚姻制度通常适用于在领事驻在国境内的（ ）  
A. 本国公民与驻在国公民的结婚 B. 本国公民与本国公民的结婚  
C. 本国公民与第三国公民的结婚 D. 领事本人与驻在国公民的结婚
25. 我国与外国签订的司法协助条约中所制定的中央机关一般是（ ）  
A. 最高人民法院 B. 司法部 C. 外交部 D. 最高人民检察院
26. 根据我国有关司法解释，在侵权行为实施地法和侵权结果发生地法不一致的情况下，法院应当（ ）  
A. 适用侵权行为实施地法 B. 适用侵权结果发生地法  
C. 在侵权行为实施地法和侵权结果发生地法中选择适用 D. 适用损害赔偿地法
27. 动产与不动产的识别，一般应适用（ ）  
A. 法院地法 B. 物之所在地法 C. 当事人约定的法 D. 当事人的属人法
28. 1988 年《死者遗产继承的准据法公约》没有规定或采纳的制度是（ ）  
A. 同一制继承制度 B. 分割制继承制度 C. 意思自治制度 D. 转致制度
29. 对仲裁协议的效力，不正确的说法是（ ）  
A. 一项有效的仲裁协议具有排除有关国家法院管辖权的效力  
B. 一项有效的仲裁协议是有关仲裁机构行使仲裁管辖权的依据  
C. 一项有效的仲裁协议是强制执行仲裁裁决的依据  
D. 一项有效的仲裁协议只对当事人具有严格的约束力
30. 依我国司法解释，在本应适用当事人的本国法时，如其本国不同地区存在不同的法律，且其本国没有区际冲突规范的，则直接适用（ ）  
A. 当事人有其住所的地区的法律 B. 与案件有最密切关系的地区的法律  
C. 当事人有其习惯居所的地区的法律 D. 其区际私法规定应适用的地区的法律

**二、多项选择题（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 2 分，共 60 分）**

31. 按照我国《民法通则》的规定，未成年人监护人可以由下列哪些人员担任？（ ）  
A. 父母 B. 外祖父母 C. 兄弟姐妹 D. 祖父母
32. 下列权利中属于绝对权的是（ ）  
A. 地役权 B. 永佃权 C. 相邻关系 D. 撤销权
33. 下列各种法律规定中，哪些属于除斥期间？（ ）  
A. 《民法通则》第 23 条规定：公民因意外事故下落不明，从事故发生之日起满 2 年的，利害关系人可以向人民法院请求宣告他死亡  
B. 《民法通则》第 137 条规定：从权利侵害之日起超过 20 年的，人民法院不予保护  
C. 《合同法》第 55 条规定：具有撤销权的当事人自知道或者应当知道撤销事由之日起 1 年内没有行使撤销权  
D. 《合同法》第 95 条规定：法律规定或者当事人约定解除权行使期限，期限届满当事人不行使的，该权力消灭。法律没有规定或者当事人没有约定解除权行使期限，经对方催告后在合理期限内不行使的，该权力消灭
34. 下列关于债的履行的说法正确的有（ ）  
A. 履行地点不明确，给付货币的，在接受货币一方所在地履行；交付不动产的，在不动产所在地履行；其他标的，在履行义务一方所在地履行  
B. 履行期限不明确的，债务人可以随时履行，债权人也可以随时要求履行，但应当给对方必要的准备时间  
C. 履行方式不明确的，按照有利于实现合同目的的方式履行  
D. 履行费用的负担不明确的，由履行义务一方负担



- 35.在我国,可以作为抵押权标的的有( )  
A.动产 B.不动产 C.知识产权 D.物上请求权
- 36.按照我国法,关于质押与留置权的下列说法正确的是( )  
A.两者都可以以动产、权利为标的 B.留置权是法定的,而质押是约定的  
C.留置权与质押并存,留置权优先 D.留置权与质押并存时,效力相同
- 37.能够因时效而取得所有权的占有人可以是( )  
A.自主占有人 B.他主占有人 C.辅助占有人 D.公然占有人
- 38.根据我国民法,在下列侵权行为中适用无过错责任归责原则的是( )  
A.环境污染致人损害的侵权行为 B.动物致人损害的侵权行为  
C.被监护人致人损害的侵权行为 D.建筑物或者其他物件致人损害的侵权行为
- 39.可能导致侵权债务混同的原因有( )  
A.继承 B.债权转让 C.债务承担 D.企业合并
- 40.根据我国担保法,对于抵押权这种物权适用下列哪些原则?( )  
A.一物一权原则 B.公示公信原则 C.优先原则 D.平等原则
- 41.当事人的陈述包括以下哪些内容?( )  
A.当事人的证言 B.对对方当事人提出的诉讼请求的承认  
C.对案件事实的陈述 D.对对方当事人提出的案件事实的承认
- 42.以下哪些证据属于人民法院应当根据当事人的申请调查的证据?( )  
A.属于国家有关部门保存并须人民法院依职权调查的档案  
B.涉及国家机密、商业秘密和个人隐私的秘密材料  
C.涉及依职权追加当事人、中止诉讼等与实体争议无关的程序事项  
D.当事人及其诉讼代理人因客观原因不能自行收集的其他证据
- 43.以下哪些裁定可以上诉?( )  
A.先予执行的裁定 B.不予受理的裁定 C.驳回起诉的裁定 D.管辖权异议的裁定
- 44.在人数不确定的代表人诉讼中,诉讼代表人如何产生?( )  
A.当事人自荐 B.推选不出的,由人民法院提出人选与当事人协商  
C.由向人民法院登记的权利人推选 D.协商不成的由人民法院指定
- 45.在确定合同纠纷案件的管辖法院时,常常涉及确定合同履行地的问题,以下合同履行地的确定哪些是正确的?( )  
A.买卖合同以买方所在地为合同履行地  
B.财产租赁合同以租赁物使用地为合同履行地  
C.加工承揽合同以加工行为地为合同履行地  
D.借款合同以贷款方所在地为合同履行地
- 46.下列关于无独立请求权的第三人的说法哪些是正确的?( )  
A.无独立请求权的第三人无权提出管辖权异议  
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与诉讼  
D.无独立请求权的第三人有权放弃、变更诉讼请求
- 47.人民法院根据申请人的申请作出的除权判决的效力有哪些?( )  
A.被公示催告的票据丧失效力 B.对利害关系人产生失权的法律结果  
C.该票据争议消灭 D.申请人有权据此要求付款人付款
- 48.下列哪些情况下可以发生执行承担?( )  
A.执行中作为被执行人的法人或其他组织分立或合并的

- B.被执行人无财产清偿债务  
C.被执行人确有暂时困难、缺乏偿付能力向法院提供担保的  
D.作为被执行的公民死亡，其遗产继承人没有放弃继承的
- 49.人民法院对有妨害民事诉讼行为的人适用拘传时应当具备以下哪些条件？（ ）  
A.适用对象是必须到庭的被告  
B.人民法院对其已进行了传唤  
C.法院对其已经两次传票传唤  
D.被传唤人两次无正当理由拒不到庭
- 50.以下哪些非权利义务主体可以作为民事诉讼的当事人？（ ）  
A.企业的清算组织  
B.为保护幼儿的利益起诉的幼儿的监护人  
C.失踪人的财产代管人  
D.为保护死亡者的名誉权而起诉的死者的近亲属
- 51.如果一个在中国为民事行为的外国人依其本国法为无行为能力，而依中国法为有行为能力，则适用（ ）  
A.该外国人的本国法  
B.该外国人的住所地法  
C.该外国人的行为地法  
D.中国法
- 52.中国甲公司与德国乙公司签订了进口一批仪器的国际货物买卖合同，合同约定有关合同的一切争议适用德国法。此批货物由新加坡籍货轮“比西”号承运，并投保了一切险。“比西”号在印度洋公海航行时与巴拿马籍货轮“丽莎”号相撞。“比西”号船长为了避免该轮沉没采取了自愿搁浅的措施。“比西”号在救助人的帮助下进入避难港，经修理继续航行到达中国目的港。但在途中曾突遇特大暴风雨，使部分仪器湿损。上述各方当事人如发生诉讼，下列关于法律适用问题的选项哪些是正确的？（ ）  
A.如果该船舶碰撞案在中国法院审理，应适用中国法  
B.如果该船舶碰撞案在中国法院审理，应适用侵权行为地法  
C.如果有关该国际货物买卖合同的争议在中国法院审理，应适用中国法  
D.如果有关该国际货物买卖合同的争议在中国法院审理，应适用德国法
- 53.依我国法律规定，对于应当适用的外国法，可（ ）  
A.由主张适用该外国法的当事人提供  
B.由中外法律专家提供  
C.由我国驻该国使馆提供  
D.由该国驻我国使馆提供
- 54.依《民法通则》第 148 条有关规定，与被扶养人有最密切联系的国家的法律，包括（ ）  
A.被扶养人的本国法  
B.被扶养人的住所地法  
C.扶养人与被扶养人约定的法律  
D.由该国驻我国使馆提供
- 55.我国法律规定司法协助的内容包括（ ）  
A.司法文书和司法外文书的送达  
B.调查取证  
C.承认与执行外国法院判决  
D.协助当事人之间进行和解
- 56.在中国境内履行的涉外合同，按我国法律的规定，不适用意思自治原则的有（ ）  
A.中外合资经营企业合作  
B.中外合作经营企业合作  
C.国际技术转让合同  
D.国际动产租赁合同
- 57.物之所在地法的适用范围一般包括（ ）  
A.物权客体的范围  
B.物权的种类  
C.物权的保护方法  
D.物权的取得
- 58.根据我国法律：当事人在合同中订有仲裁条款或者事后达成书面仲裁协议，提交中华人民共和国涉外仲裁机构或者其他机构仲裁的，当事人不得再向人民法院起诉的纠纷包括（ ）  
A.涉外离婚.确认非婚生子女等方面的纠纷  
B.涉外运输和海事纠纷  
C.涉外继承.收养纠纷  
D.涉外合同纠纷
- 59.目前，调整国际航空货物运输的国际公约主要有（ ）  
A.1929 年的《华沙公约》  
B.1955 年的《海牙议定书》

C.1999 年的《蒙特利尔公约》

D.1958 年的《纽约公约》

60.关于离婚的法律适用，国际上的主张和实践有（ ）

A.采法院地法说

B.采属人法说

C.选择适用当事人法和法院地法说

D.适用有利于当事人的法律说

### 三、简答题（每小题 5 分，共 30 分）

1.普通合伙与有限合伙的区别。

2.租赁合同与融资租赁合同的基本区别。

3.有独立请求权的第三人与必要的共同诉讼人之间主要有哪些区别？

4.简述提出执行异议的条件。

5.萨维尼的法律关系本座说。

6.试析国际民事诉讼中的协议管辖。

### 四、民法学法条分析题（共 10 分）

我国《合同法》第 51 条规定：“无处分权的人处分他人财产，经权利人追认或者无处分权的人订立合同后取得处分权的，该合同有效。”根据该条规定分析：

（1）该条规定与善意取得的关系。

（2）该条规定与表见代理的关系。

### 五、民事诉讼法学案例分析题（共 10 分）

原告于老太与被告李某系婆媳关系。2004 年 3 月 1 日，于老太的儿子，即李某的丈夫于某因交通事故身亡，肇事者与李某就赔偿问题达成协议：由肇事者赔偿老人赡养费、小孩抚养费、死者丧葬费共 9 万元。李某领取了这 9 万元赔偿金，用其中的 5000 元办理了丧事，其余的据为己有。于老太向法院提出诉讼，要求李某向其给付赔偿金中的属于她的赡养费部分。人民法院宣判前于老太因病死亡。

请根据民事诉讼法规定与民事诉讼法学原理回答以下问题：

（1）本案的诉讼程序如何进行？（5 分）

（2）因于老太死亡，本案诉讼程序是否继续？（5 分）

### 六、国际私法学分析题（共 10 分）

分析 1972 年海牙《产品责任法律适用公约》的主要内容和特点。