

2007 年硕士研究生入学考试试题

民法学、刑法学、民诉、刑诉

一、单项选择题（每小题 1 分，共 30 分）

1. 依据民法原理可以推知，（ ）

A. 婴儿享有民事权利和承担民事义务资格不是从出生之时开始，而是从具有意思能力之时开始

B. 权利能力像人的视力和听觉一样，为人的自然属性

C. 如果一个人不从事经营活动，则从事经营活动的权利能力不产生，应该认为，人不仅有部分行为能力，还有部分权利能力

D. 自然人的身体状况不影响权利能力，行为能力经常因权利主体的身体状况而影响

2. 甲旅馆委托乙公司代购 50 台彩电，甲乙双方约定，乙公司与第三人丙成交后，由乙通知甲方向第三人付款。乙与丙签订了电视机买卖合同，乙丙合同约定：乙方为完成委托任务向丙方购买电视机，乙方应在收到电视机后，由甲方立即付款。之后，丙方按约定交付了电视机，乙方通知甲，甲旅馆支付了电视机价款。这里的关系为（ ）

A. 显明代理关系 B. 复代理关系 C. 隐明代理关系 D. 共同代理关系

3. 甲为防止邻居乙的西瓜被连日大雨浸泡而烂掉，在其邻居外出未归期间，将该西瓜以市场价格出售。甲的行为构成（ ）

A. 无权处分 B. 无权代理 C. 无因管理 D. 不当得利

4. “吃巧克力”与“扔掉吃剩的巧克力”，两者从民法意义上看（ ）

A. 前者为负担行为；后者为处分行为 B. 前者为事实行为；后者为法律行为

C. 前者为有因行为；后者为物权行为 D. 前者为法律行为；后者为事件

5. 下列不能作为质权标的的是（ ）

A. 专利权 B. 股票 C. 提单 D. 土地使用权

6. 依照我国《合同法》的规定，在融资租赁合同中，因租赁物瑕疵造成第三人的人身或者财产损害的，确定的不承担责任的人是（ ）

A. 承租人 B. 出租人 C. 出卖人 D. 租赁物

7. 我国《合同法》第 185 条规定：“赠与合同是赠与人将自己的财产无偿给予受赠人，受赠人表示接受赠与的合同。”第 186 条：“赠与人在赠与财产的权利转移之前可以撤销赠与。”按照上述规定，我国合同法上赠与合同的性质是（ ）

A. 实践性合同 B. 诺成性合同 C. 法定合同 D. 附条件合同

8. 下列情况中发生不当得利的是（ ）

A. 甲明知不欠乙的钱而给付乙 200 元钱 B. 养子女给付其亲生父母的赡养费

C. 债务未到清偿期债务人自愿履行 D. 山洪暴发，甲捡到一件家具

9. 甲向乙借款 3000 元，约定当年 6 月底归还，但届期甲未还钱。乙于 7 月底向甲催讨，甲表示：“现无钱，保证年底归还”，乙同意。但至 10 月底时，乙就要求甲还钱，甲不允，该民事权利最终的诉讼时效起算日应为（ ）

A. 次年的 1 月 1 日 B. 当年的 7 月 1 日 C. 当年的 11 月 1 日 D. 借款时

10. 村民张某被法院宣告死亡，张某的父亲张甲、妻子李某、儿子张乙分割了其遗产。后来张甲病故，张乙代位继承了张甲的部分遗产。李某与王某再婚后因车祸遇难，张乙、王某又分割了李某的遗产。现张某重新出现，法院撤销死亡宣告。下列哪种说法正确的是（ ）

A. 张乙应将其从张某、张甲、李某处继承的全部财产返还给张某

B. 张乙只应将其从张某、张甲处继承的全部财产返还给张某

C. 王某从李某处继承的全部财产都应返还给张某

D. 以上说法都不对

11.甲从楼上扔石头想砸乙,刚好住在楼下的丙从窗口探头向外张望,击中丙的头部致其死亡,甲的行为属于()

- A.对象错误 B.打击错误 C.手段错误 D.因果关系错误

12.甲、乙二人均与丙有仇,都伺机杀害丙。一天,甲趁丙不备在丙的饮料中放入毒药,但药量不足以致丙死亡。甲走后不久,乙又趁丙不备添加了相同剂量的毒药。丙随后喝饮料中毒身亡。甲乙的行为()

- A.构成共同犯罪 B.各自单独构成犯罪 C.构成片面共犯 D.以共同犯罪论处

13.我国刑法规定,在战时,对被判处3年以下有期徒刑没有现实危险宣告缓刑的犯罪军人,允许其戴罪立功,确有立功表现时,可以()

- A.撤销原判刑罚 B.免于追究刑事责任 C.免于执行原判刑罚 D.撤销缓刑

14.我国《刑法》第305条:“在刑事诉讼中,证人、鉴定人、记录人、翻译人对与案件有重要关系的情节,故意作虚假证明、鉴定、记录、翻译,意图陷害他人或者隐匿罪证的,处3年以下有期徒刑或者拘役;情节严重的,处3年以上7年以下有期徒刑。”本条文属于()

- A.叙明罪状 B.简单罪状 C.引证罪状 D.空白罪状

15.甲13岁时盗窃赃物价值人民币3000元,14岁时盗窃赃物价值人民币3300元,15岁时抢劫赃物价值人民币3900元,16岁时盗窃赃物价值人民币4300元,17岁时盗窃赃物价值人民币5000元。对甲追究刑事责任时,其盗窃罪的数额应当是()

- A.15600元 B.12600元 C.9300元 D.5000元

16.甲秘密窃取他人信用卡一张,并使用此进行消费,金额达1万元。甲构成()

- A.信用卡诈骗罪 B.诈骗罪 C.盗窃罪 D.伪造金融凭证罪

17.甲、乙二人驾驶摩托车伺机抢夺他人财物。某日傍晚,甲乙发现街上一女子脖子上佩戴一条金项链,便从该女子身后驾车飞驶过来。坐在车后的乙趁机拽取项链,由于用力过猛,致该女子摔倒,头部撞到马路护栏,造成颈椎折断死亡。甲乙二人构成()

- A.抢夺罪 B.抢劫罪 C.故意伤害罪 D.过失致人重伤罪

18.民政局工作人员李某利用职务便利挪用救济金10万元进行盈利活动。李某的行为构成()

- A.挪用特定款物罪 B.挪用公款罪 C.挪用资金罪 D.职务侵占罪

19.甲见自己的女友遭多流氓调戏,前去制止,却反遭流氓持凶器围攻,立即进行反击。此时一便衣警察李某赶到,未及亮明自己的身份即迅速抓住甲以制止斗殴。甲以为李某是流氓团伙成员,随即持木棍将李某打成重伤。甲的行为属于()

- A.正当防卫 B.防卫过当 C.假想防卫 D.防卫不适时

20.甲系外事局局长,在对外交往中代表单位接受很多宝贵礼品,甲把其中的一部分据为己有。甲的行为构成()

- A.贪污罪 B.受贿罪 C.职务侵占罪 D.挪用公款罪

21.两个以上人民法院都有管辖权的诉讼,原告向两个以上的有管辖权的人民法院起诉的,下列哪种表述是正确的?()

- A.由最先受理的人民法院管辖 B.由最先立案的人民法院管辖
C.由上级人民法院指定管辖 D.由双方协商确定管辖法院

22.在民事诉讼中,上级人民法院有权审判由下级人民法院管辖的第一审民事案件,这一做法体现的是下列哪一种制度?()

- A.移送管辖 B.管辖权转移 C.指定管辖 D.共同管辖

23.在民事诉讼中,当事人对其主张只有本人陈述而没有其他证据加以证明时,在下列哪种情况下人民法院对其主张应当予以支持?()

- A.当事人陈述前后一致 B.当事人一贯诚信

C.对方当事人承认 D.当事人具有完全民事行为能力

24.在民事诉讼中,作为被告一方的法人终止,尚未确定权利义务承受人时,人民法院从程序上应如何处理? ()

A.延期审理 B.缺席判决 C.诉讼中止 D.诉讼终结

25.郭某向甲区人民法院起诉要求乔某退出所侵占的房屋。人民法院受理案件后,王某以该项房屋属于自己所有为由请求以第三者身份参加诉讼。人民法院经审查同意王某参加诉讼后,郭某申请撤诉,此时人民法院应如何处理? ()

A.不准郭某撤诉,因为王某已经以第三人的身份参加起诉
B.准予郭某撤诉,并告知王某另行起诉
C.准予郭某撤诉,王某作为另案原告,郭某与乔某作为另案被告,诉讼另行进行
D.准予郭某撤诉,王某作为另案原告,乔某作为另案被告,诉讼另行进行

26.关于刑事诉讼中公正与效率的关系,下列说法正确的是 ()

A.公正与效率并重 B.公正第一,效率第二 C.效率第一,公正第二 D.上述选项都不正确

27.下列符合刑事诉讼法规定的扭送适用情形的是: ()

A.在身边或者其住处发现有犯罪证据的 B.被害人或者其在场亲眼看见的人指认他犯罪的

C.正在被通缉的 D.犯罪后企图自杀的

28.根据《刑事诉讼法》的规定,下列情形中不属于酌定不起诉的情形是: ()

A.盲人犯罪 B.共同犯罪中的从犯
C.情节显著轻微,危害不大,不认为是犯罪的 D.自首并有重大立功表现的

29.下列不属于人民检察院直接自行立案侦查的案件是: ()

A.刑讯逼供案 B.报复陷害案 C.巨额财产来源不明案 D.侵占案

30.依据《刑事诉讼法》,下列人员中无权对发生法律效力裁判提出申诉的是 ()

A.被害人 B.自诉人的哥哥 C.服刑人员的好朋友 D.附带民事诉讼当事人

二、多项选择题(每小题2分,共60分)

31.下列选项中,错误的说法有 ()

A.民法调整的财产关系是社会关系的一部分
B.民法调整的财产关系是人与人之间就物而产生的关系
C.民法调整的财产关系的主体具有非独立处分财产但应独立承担财产责任的特点
D.物权、债权关系是财产关系的民事法律形式

32.下列选项中,正确的说法有 ()

A.各种类型的法人都应登记 B.通过行政命令程序设立的机关法人,不需要登记
C.事业单位法人都不需要登记 D.财团法人、国有独资公司需要登记

33.下列选项中,关于自然人的民事权利能力的正确表述有 ()

A.自然人能成为权利义务主体的法律资格
B.自然人享有具体的权利和义务的法律可能性
C.每个自然人的某种主观权利
D.除了人死亡以外,伴随自然人终生的能力

34.下列关于法律行为的说法中,正确的是 ()

A.法律行为体现了实施法律行为当事人的效果意思与法律规定的效果意思的融合
B.有些效力未定的法律行为是合法的行为
C.能够引起法律规定效果的法律行为是合法的行为
D.有法律约束力的行为都是合法的行为

35.依我国担保法的有关规定,抵押担保的债权范围可以由当事人自由约定,如果没有

约定的，抵押担保的范围除了主债权及利息外，还有（ ）

- A.违约金 B.实现抵押权的费用 C.保管费用 D.损害赔偿

36.在下列各项中，即使当事人在合同中作出约定也无效的有（ ）

- A.排除诉讼时效适用 B.约定违约金过高
C.造成对方人身伤害的 D.因故意或者其重大过失造成对方财产损失的

37.按照我国《合同法》，要约失效的原因有（ ）

- A.拒绝要约的通知到达要约人 B.要约人依法撤销要约
C.承诺期限届满，受要约人未作出承诺 D.受要约人对要约的内容作出实质性变更

38.甲因参加研究生入学考试，连续三次均差一分而落榜，愤而弃其书于垃圾堆。清洁工人乙于清洁垃圾时发现该套书，喜拾之予其子丙学习之用。对此，下列表述中正确的有（ ）

- A.甲所为意思表示为有相对人的意思表示 B.甲所为意思表示为无相对人的意思表示
C.甲所为意思表示于完成时发生效力 D.甲所为意思表示于乙拾到时发生效力

39.以下关于要约的表述中，正确的有（ ）

- A.要约是意思表示 B.要约与要约邀请是同一含义
C.要约的内容具体确定 D.要约应表明相对人承诺即受其约束

40.在下列情形中，在当事人之间不能产生合同法律关系的有（ ）

- A.甲拾得乙遗失的一块手表 B.甲赠与乙图书馆一百本书
C.甲因踢球打碎乙家的玻璃 D.甲鱼塘之鱼跳入乙鱼塘

41.现代罪刑法定原则包括以下派生原则（ ）

- A.绝对禁止类推 B.绝对禁止事后法 C.禁止习惯法 D.禁止绝对不定期刑

42.《刑法》第 125 条第 1 款，“非法制造、买卖、运输、邮寄、储存枪支、弹药、爆炸物的，处 3 年以上 10 年以下有期徒刑。”刑法本罪的犯罪构成，是（ ）

- A.简单的犯罪构成 B.复杂的犯罪构成 C.选择的犯罪构成 D.复合的犯罪构成

43.下列哪些要素属于犯罪构成的选择要件？（ ）

- A.犯罪时间 B.犯罪地点 C.犯罪计划 D.犯罪方法

44.我国的刑罚执行机关包括（ ）

- A.监狱 B.公安机关 C.人民法院 D.人民检察院

45.剥夺政治权利是指剥夺下列权利（ ）

- A.选举权和被选举权
B.言论、出版、集会、结社、游行、示威自由的权利
C.担任国家机关职务的权利
D.担任公司、企业、事业单位、社会团体领导职务的权利

46.甲开办的小煤矿不符合安全生产标准，随时有塌方的危险，有关部门多次责令其关闭，甲仍强令工人冒险作业，结果造成重大事故，造成多名井下作业的矿工死亡，其中包括数名未满 16 岁的童工。甲的行为构成（ ）

- A.重大责任事故罪 B.雇佣童工从事危重劳动罪 C.数罪并罚 D.择一重罪处罚

47.周某以勒索财物为目的，伙同他人以持械威胁的方法，将林某带到某地秘密关押。期间，周某抢走林某随身携带的 3000 余元钱。之后，周某又以殴打的手段威逼林某亲属不许报案。周某构成（ ）

- A.绑架罪 B.抢劫罪 C.故意伤害罪 D.想象竞合犯

48.甲、乙约定共同盗窃。某日晚，甲进入某中学女教师宿舍行窃，乙在外面望风。甲

见只有女老师一人在家，便对女教师实施强奸，并抢走手表、项链等财物，价值人民币 1 万余元。对甲、乙二人如何定罪（ ）

- A. 甲、乙均构成抢劫罪
B. 甲构成抢劫罪，乙构成盗窃罪
C. 甲、乙在抢劫罪范围内构成共犯
D. 甲、乙在盗窃罪范围内构成共犯

49. 挪用公款罪客观方面表现为利用职务之便，挪用公款归个人使用。有下列情形之一的，属于挪用公款归个人使用（ ）

- A. 将公款供本人使用
B. 将公款供亲友或其他自然人使用
C. 以个人名义将公款供其他单位使用
D. 个人决定以单位名义将公款供其他单位使用

50. 徇私枉法罪的客观方面表现为（ ）

- A. 对明知是无罪的人而使他受追诉
B. 对明知是有罪的人而故意包庇不使他受追诉
C. 在民事、行政审判中故意违背事实和法律作枉法裁判
D. 在刑事审判活动中故意违背事实和法律作枉法裁判

51. 甲向人民法院起诉要求乙赔偿因侵权而给自己造成的财产损失 1 万元，人民法院审理该案件时当事人有权就下列哪些问题进行辩论？（ ）

- A. 侵权行为是否存在
B. 如何适用实体法
C. 侵权损害赔偿的范围
D. 当事人是否正当

52. 因保险合同纠纷提起的诉讼，如果保险标的物是运输工具或者运输中的货物，下列哪些人民法院有管辖权？（ ）

- A. 保险事故发生地
B. 被告住所地
C. 运输工具登记注册地
D. 运输始发地

53. 甲公司与乙公司因履行买卖合同发生纠纷，甲公司诉至 A 区人民法院要求乙公司支付贷款 30 万元。下列 A 区人民法院不予受理的理由哪些是错误的？（ ）

- A. 甲公司的诉讼请求证据不足
B. 甲公司与乙公司之间签订有效仲裁协议
C. 甲公司的起诉超过诉讼时效
D. A 区人民法院对本案无管辖权

54. 江某与某医院医疗纠纷一案，江某向人民法院起诉请求赔偿损失 2 万元。在本案诉讼中，江某应对下列哪些事实负有举证责任？（ ）

- A. 江某在该医院就诊的事实
B. 江某的损害数额
C. 该医院的医疗行为与江某损害事实之间是否存在因果关系的事实
D. 该医院是否存在医疗过错行为的事实

55. 在民事诉讼的下列哪些程序中不适用法院调解？（ ）

- A. 督促程序
B. 由人民检察院抗诉引起的审判监督程序
C. 执行程序
D. 发回重审后的诉讼程序

56. 在我国刑事诉讼中，凡经查证确实属于采用刑讯逼供或者威胁、引诱、欺骗等非法的方法取得的下列哪些证据，不能作为定案的根据？（ ）

- A. 证人证言
B. 被害人陈述
C. 被告人供述
D. 被告人辩解

57. 依据《刑事诉讼法》，下列选项中，依法适用回避的诉讼参与人有（ ）

- A. 证人
B. 鉴定人
C. 公诉人
D. 翻译人员

58. 下列关于补充侦查的说法错误的是（ ）

- A. 审查起诉阶段的退回补充侦查不得超过两次
B. 审判阶段人民法院可以决定退回补充侦查
C. 退回补充侦查的期限不能超过两个月
D. 审判阶段检察机关要求补充侦查的，人民法院应当同意

59. 依据刑事证据理论，下列选项错误的有（ ）

- A. 有罪证据都是直接证据
B. 无罪证据都是间接证据

C.直接证据都是原始证据 D.间接证据都是传来证据

60.对于下列哪些情形人民检察院有权决定拘留? ()

A.毁灭、伪造证据的 B.不讲真实姓名的 C.犯罪后企图自杀 D.犯罪后企图逃跑的

三、简答题(每小题4分,共24分)

1.货币作为民法上特殊的种类物,其特殊之处有哪些?

2.简述行纪合同与委托合同的区别。

3.犯罪预备的概念与特征。

4.假释的适用条件。

5.简述诉讼代表人与诉讼代理人的区别。

6.简述我国刑事诉讼中的审判公开。

四、分析题(1、2题每小题12分,3、4题每小题6分,共36分)

1.甲系养鸡专业户,为改建鸡舍和引进良种需资金10万元。甲向乙借款5万元,以自己的一套价值5万元的音响设备作抵押,双方立有抵押字据,但未办理登记。甲又向丙借款5万元,又以该设备作质押,双方立有质押字据,并将设备交付丙占有。甲得款后,改造了鸡舍,甲与丁签订了良种鸡引进合同。后来,甲预计的收入落空,因不能及时偿还借款和支付货款而与乙、丙及丁发生纠纷。诉到法院后,法院查证上述事实后又查明:丙在占有该设备期间,不慎将该设备损坏,送戊修理。丙无力交付修理费1万元,该设备现已被戊留置。

(12分)现问:

①甲与乙之间的抵押关系是否有效?为什么?

②甲与丙之间的质押关系是否有效?为什么?

③对该音响设备乙要求行使抵押权,戊要求行使留置权,应由谁优先行使其权利?为什么?

2.刘宝瑞、刘军、林建华曾在同一监狱服刑而相识,1999年先后刑满释放。2002年4月,刘宝瑞与刘军联系,要其搞到海洛因来北京贩卖。2002年5月上旬,刘军伙同林建华携带海洛因1000克从广州来到北京天津贩卖。三人在天津贩卖海洛因期间,从他人购得小口径手枪2支、子弹80余发。刘宝瑞、刘军在案发后被抓获,林建华在归案途中被公安机关抓获。

问:对刘宝瑞、刘军、林建华的行为应如何认定?(12分)

3.2004年9月15日,赵某向甲区人民法院起诉要求陈某归还借款5万元,并提供了一张由陈某亲笔书写的收据:"2004年3月12日收到赵某交付的5万元。"除此证据外,赵某无其他证据证明开庭审理中,陈某承认收据是自己亲笔书写,但陈某提出,自己并没有向赵某借过钱,收据中的5万元是赵某应偿还自己的另外一笔款。除此之外,陈某没有提出任何证据证明自己的主张。

①请运用证明责任分配的原是分析原告的诉讼请求能否得到支持?(1分)

②说明理由。(5分)

4.刑事诉讼法第三世界条规定:"第二审人民法院审判被告人或者他的法定代理人、辩护人、近亲属上诉的案件,不得加重被告人的刑罚。"人民检察院提出抗诉或者自诉人提出上诉的,不受前款规定的限制。试分析该条规定。(6分)