

## 全国 2008 年 10 月自学考试民事诉讼原理与实务 (一) 试题

课程代码: 00918

一、单项选择题 (本大题共 15 小题, 每小题 1 分, 共 15 分)

在每小题列出的四个备选项中只有一个是符合题目要求的, 请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选或未选均无分。

1. 在民事诉讼法律关系中居于主要地位的是( C )1-13  
A. 诉讼参加人 B. 诉讼参与人  
C. 人民法院 D. 人民检察院
2. 下列案件中, 属于人民法院可以根据当事人的申请决定不公开审理的是( C )3-40  
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. 当事人是未成年人的案件
3. 双方当事人均被注销城镇户口的案件, 有管辖权的法院是( B )4-56  
A. 原告经常居住地人民法院 B. 被告经常居住地人民法院  
C. 民事法律关系发生地人民法院 D. 原告或被告经常居住地人民法院
4. 在代表人诉讼中, 当事人可以推选的诉讼代表人的人数是( B )6-99  
A. 1~4 人 B. 2~5 人  
C. 3~6 人 D. 3~5 人
5. 根据证据与待证事实之间关系的不同, 可以把证据分为( B )8-143  
A. 本证与反证 B. 直接证据与间接证据  
C. 原始证据与传来证据 D. 言词证据与实物证据
6. 民法中关于建筑物倒塌、脱落、坠落致人损害时其所有人或管理人有过错的推定属于( B )9-171  
A. 法律上的推论推定 B. 法律上的直接推定  
C. 事实上推定 D. 逻辑上推定
7. 公告送达须待公告期满后才能发生送达的效力, 公告期为自发出公告之日起经过( C )10-190  
A. 20 日 B. 30 日

本档资源由考试真题软件网 (down.examebook.com) 搜集整理二次制作!

自考备考三件宝:  
自考笔记、  
真题及答案、  
录音课件!

- C. 60日 D. 90日
8. 调解书经双方当事人签收后, 一方当事人有正当理由而反悔, 则( D )11-213
- A. 人民法院应当继续对案件进行审理, 并及时作出判决
- B. 当事人可以另行起诉
- C. 当事人可以向上一级人民法院提出上诉
- D. 当事人可以申请再审
9. 根据我国民事诉讼法的规定, 人民法院在必要时可以委托外地人民法院调查取证, 受托人民法院收到委托书后, 应当完成调查的期限是( D )14-247
- A. 10日 B. 15日
- C. 20日 D. 30日
10. 民事诉讼中开庭审理的中心环节是( B )14-250
- A. 预备阶段 B. 法庭调查阶段
- C. 法庭辩论阶段 D. 评议与判决阶段
11. 公示催告程序的除权判决作出后, 利害关系人因正当理由未在判决前向人民法院申报的, 可以在知道或应当知道判决公告之日起一年内向人民法院起诉, 此时人民法院应当适用的程序是( A )21-335
- A. 一审程序 B. 二审程序
- C. 再审程序 D. 特别程序
12. 在执行过程中, 由基层人民法院和中级人民法院管辖的执行案件, 因特殊情况需要由上级人民法院执行的, 可以报请上级人民法院执行, 这属于执行中的( D )4-70
- A. 选择管辖 B. 移送管辖
- C. 指定管辖 D. 管辖权的转移
13. 根据我国民事诉讼法的规定, 对于人民法院发生法律效力的判决书、调解书申请执行的期限, 双方或一方是公民的为( D )24-364
- A. 1个月 B. 3个月
- C. 6个月 D. 1年
14. 中国公民双方在国外但未定居, 一方向人民法院起诉离婚的案件, 有管辖权的法院是( A )4-58

- A. 原告或被告住所地法院
  - B. 原告住所地或婚姻缔结地法院
  - C. 被告住所地或婚姻缔结地法院
  - D. 原告住所地、被告住所地或婚姻缔结地法院
15. 在中华人民共和国领域内没有住所的当事人, 不服第一审人民法院判决、裁定的上诉期限是在判决书、裁定书送达之日起( B )31-454

- A. 20 日内 B. 30 日内
- C. 60 日内 D. 90 日内

二、多项选择题(本大题共 10 小题, 每小题 2 分, 共 20 分)

在每小题列出的五个备选项中有二至五个是符合题目要求的, 请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选、少选或未选均无分。

16. 下列人员中, 属于民事诉讼中诉讼参加人的是( ABE )1-13

- A. 法定代表人 B. 第三人
- C. 证人 D. 翻译人员
- E. 诉讼代理人

17. 当事人对民事程序权利的处分主要表现在( ABCD )3-33

- A. 诉讼发生后, 当事人可依自己的意愿决定是否行使起诉权
- B. 在执行过程中, 申请执行人可以撤回申请
- C. 诉讼开始后原告变更诉讼请求
- D. 一审判决后, 当事人可以对未生效的判决提起上诉或不提起上诉
- E. 当事人双方可以达成或拒绝达成调解协议

18. 下列选项中, 属于民事诉讼法规定的裁定管辖的是( BCD )4-67

- A. 专属管辖 B. 指定管辖
- C. 移送管辖 D. 管辖权的转移
- E. 选择管辖

19. 如果当事人只在授权委托书中概括的写上全权代理, 则诉讼代理人无权( BC )7-117

- A. 申请回避 B. 提起反诉

本档资源由考试真题软件网 (down.examebook.com) 搜集整理二次制作!

- C. 进行和解 D. 进行质证  
E. 提供证据
20. 下列属于我国民事诉讼中证明对象的是( ABCD )9-149  
A. 消灭权利或法律关系的事实 B. 关于协议管辖的事实  
C. 关于耽误期限有正当理由的事实 D. 地方性法规  
E. 自认的事实
21. 下列案件中, 属于不交诉讼费用的是( BCE )10-197  
A. 变更收养关系案件 B. 选民资格案件  
C. 再审案件 D. 离婚案件  
E. 认定财产无主案件
22. 对在民事诉讼中实施的非法拘禁他人的行为可以适用的强制措施是  
( DE )13-228  
A. 拘传 B. 训诫  
C. 责令退出法庭 D. 罚款  
E. 拘留
23. 下列案件中, 可以适用简易程序进行审理的是( ABCDE )15-261  
A. 对因当事人婚前患有法律规定不准结婚的疾病而离婚的案件所作的一审判决, 一方当事人上诉后, 发回重审的案件  
B. 借贷关系明确, 证据充分, 金额不大的案件  
C. 权利义务关系明确, 只是给付时间和金额上有争议的赡养费案件  
D. 确认或变更抚养关系, 双方争执不大的案件  
E. 已按普通程序审理, 在审理过程中发现该案是结婚时间不长、财产争议不大的离婚案件
24. 下列人员中, 有权提起上诉的是( ABCE )16-266  
A. 原告 B. 被告  
C. 共同诉讼人 D. 法定代理人  
E. 有独立请求权的第三人

本档资源由考试真题软件网 (down.examebook.com) 搜集整理二次制作!

25. 下列关于认定财产无主应具备的条件, 表述正确的是( BCD )19-314

- A. 被认定的无主财产包括有形财产和无形财产
- B. 财产所有人确已消灭或者不知谁是财产所有人的, 权利的归属问题无法确定, 需要通过法律程序加以解决的
- C. 财产所有人不明或失去所有人的状态须持续一定期间
- D. 申请人须提出书面申请, 然后由人民法院审理认定
- E. 由申请人所在地的基层人民法院管辖

三、填空题 (本大题共 10 小题, 每小题 1 分, 共 10 分)

请在每小题的空格中填上正确答案。错填、不填均无分。

26. 追加当事人是为了解决当事人适格而采取的措施, 主要适用于 必要共同诉讼 的场合。5-83

27. 妨害民事诉讼行为的主观要件是指必须具有故意性和 恶意性。13-229

28. 当事人申请再审, 应当在判决、裁定发生法律效力后 二年内提出。17-280

29. 申请认定公民无民事行为能力或者限制民事行为能力, 由其 近亲属 或者其他利害关系人向该公民住所地基层人民法院提出。19-310

30. 我国民事诉讼法中规定的债务人承担迟延履行法律责任有加倍支付迟延利息和支付 迟延履行金 两种。24-370

31. 破产宣告属于 人民法院 的职权行为, 其他任何单位和个人都无权宣告债务人破产还债。27-415

32. 涉外民事诉讼中的涉外因素, 主要表现在诉讼主体含有涉外因素、诉讼内容含有涉外因素和 诉讼客体 含有涉外因素三个方面。28-421

33. 在涉外民事诉讼程序中, 当事人要求提供翻译的, 人民法院应当为其提供, 其费用由 当事人 承担。29-437

34. 我国涉外仲裁的机构有中国国际经济贸易仲裁委员会和 中国海事仲裁委员会。32-460

35. 我国人民法院与外国法院之间进行一般司法协助的途径有三种, 即根据国际条约规定的途径进行、通过 外交途径 进行和通过本国驻外国使领馆进行。33-477

四、名词解释题 (本大题共 5 小题, 每小题 2 分, 共 10 分)

本档资源由考试真题软件网 (down.examebook.com) 搜集整理二次制作!

36. 法定代理人 7-112

答:

法定诉讼代理人,是指根据法律规定代理无诉讼行为能力的当事人实施诉讼行为的人。

37. 财产保全 12-214

答:

财产保全,是指人民法院在受理诉讼前或诉讼过程中,根据利害关系人或当事人提出的申请,或者依职权对当事人的财产或争议标的物作出的强制性保护措施,以保证将来作出判决后能够得到有效的执行。

38. 起诉 14-236

答:

公民、法人及其他民事主体因自己的民事权益受到侵害或者与他人发生争议,向人民法院提出诉讼请求,要求人民法院作出裁判的诉讼行为,称为起诉。

39. 执行程序 22-339

答:

执行程序,是指执行组织在执行当事人、协助执行人及其他有关人员的参加下,根据已经发生效力的法律文书,采取执行措施,迫使债务人履行义务,实现债权人权利的法定程序。

40. 执行阻却 26-391

答:

在执行过程中,由于某种情况的发生,使执行程序暂时不能进行,或者无法进行,或者无需进行,从而停止执行程序,这种状态称为执行阻却。

五、简答题(本大题共5小题,每小题5分,共25分)

41. 简述民事诉讼中当事人的诉讼义务。5-82

答:

当事人应当履行的诉讼义务主要是:

(1) 依法行使诉讼权利。当事人必须按照民事诉讼法的规定正当行使其诉讼权利,不得滥用诉讼权利,损害他人权益。

(2) 遵守诉讼秩序。当事人必须遵守法庭秩序,服从法庭指挥。

(3) 履行生效的法律文书。对生效的法院判决书、裁定书和调解书所确定的义务, 当事人必须切实履行, 负有义务的当事人拒不履行的, 法院可依法强制执行。

42. 简述先予执行的条件。12-221

答:

- (1) 当事人之间权利义务关系明确。
- (2) 具有先予执行的迫切需要。
- (3) 当事人提出申请。
- (4) 被申请人有履行能力。

43. 简述民事诉讼中二审程序和一审程序的区别。16-265

答:

二审程序与一审程序的区别在于:

(1) 程序发生的基础不同。一审程序基于当事人的起诉权以及起诉行为而发生。二审程序则基于当事人的上诉权以及上诉行为而发生。因此, 一审程序是否发生要看当事人是否具备起诉的条件。而二审程序是否发生要看当事人是否具备上诉的条件。

(2) 当事人提起诉讼程序的理由不同。起诉的理由是民事权利受到侵害或者与他人发生争议。上诉的理由则是对一审法院的裁判不服。因此, 二审程序不仅涉及对当事人之间争议的法律关系进行认定, 而且涉及对原审法院裁判的评价。

(3) 两个审级所作裁判的法律效力不同。一审裁判的效力具有不确定性, 会由于当事人的上诉而暂不生效。而二审裁判的效力是不可争议的、确定的, 当事人不能提出上诉。

44. 简述宣告公民失踪的要件。19-303

答:

一、实质要件

- 1、该公民须有下落不明的事实。
- 2、下落不明的时间, 须持续满二年。
- 3、须由该公民的利害关系人提出申请, 人民法院在无人申请时, 不能以职权宣告公民失踪。

二、形式要件

自考备考三件宝: 自考笔记、真题及答案、录音课件!

1、利害关系人申请该公民失踪，不能口头申请，必须向下落不明人住所地的基层人民法院提出申请书。

2、提出公安机关或者其他有关机关出具的关于该公民下落不明的书面证明。

45. 简述督促程序中债务人异议的效力。20-324

答：

被申请人异议的效力体现于三方面：

(1) 对人民法院来说，因被申请人的异议，导致督促程序的终结，人民法院应当依法作出终止督促程序的裁定。

(2) 对支付令来说，因被申请人的异议，导致其失效。从学理上说，被申请人对申请人的请求，即使提出部分异议，也会导致支付令全部失效，就是说被申请人对支付令的部分异议的效力，及于支付令全部。

(3) 对债权人来说，因被申请人的异议，债权人即可向人民法院按照通常诉讼程序提起诉讼。

## 六、论述题 (10 分)

46. 试论人数不确定的代表人诉讼程序的特殊性。6-99

答：

### (1) 公告

在人数不确定的代表人诉讼中，向法院提起诉讼的有时只是具有同种类法律上利益的人中的少数人，为了利用同一诉讼程序尽可能多地解决同种类纠纷，人民法院在受理案件后，可根据民事诉讼法的规定，发出公告，在公告中说明案件情况和诉讼请求，通知尚未起诉的权利人在规定期间内来法院登记。公告的方式包括在报纸、电视等媒体上发布，在当书人所在地区张贴公告等。公告的期限由法院视具体情况决定，但最少不得少于 30 日。

### (2) 登记

登记是指人民法院对见到公告后前来参加诉讼的权利人进行登记。登记的目的是确定当事人的人数，以便为进一步的诉讼活动作做好准备。登记对后续诉讼的意义主要表现在两个方面：其一是为权利人推选诉讼代表人作做好准备；其二是为确定裁判的效力范围作做好准备。

本文档资源由考试真题软件网 (down.examebook.com) 搜集整理二次制作!

### (3) 裁判效力

人民法院对人数不确定的代表人诉讼作出裁判后,裁判的拘束力仅及于参加登记的全体权利人,对未参加登记的权利人无直接拘束力,但具有预决效力。未参加登记的权利人在诉讼时效期限内提起诉讼,法院认定其请求成立时,应裁定直接适用法院对代表人诉讼已作出的裁判,而无需另行作出裁判。直接适用已作出的裁判,既有利于实现诉讼经济,又可以防止裁判相抵触。

### 七、案例分析题(本大题共 2 小题,每小题 5 分,共 10 分)

47. 张强与刘明因借贷发生纠纷,张强起诉到人民法院要求刘明返还借款,人民法院开庭审理此案。在法庭审理期间,刘明申请审判员赵丹回避。理由是赵丹和张强曾在同一学校工作,赵丹有可能偏袒张强。经了解,张强和赵丹虽然在同一所大学工作过,但张强在后勤部门,赵丹从事教学,且赵丹分配至该校任教时张强已经辞职,二人并不相识,于是该合议庭审判长决定,驳回刘明的申请。刘明不服,申请复议一次。法院经复议,维持了驳回刘明回避申请的决定,并通知了刘明。3-38

问题: (1)法院驳回刘明的申请是否符合法律规定?为什么?

答:

符合。理由: 赵丹跟张强之间没有利害关系,不符合回避制度的适用条件。

(2)由审判长作出回避决定是否符合法律规定?为什么?

答:

不符合。理由: 审判人员回避,由院长决定。

(3)在回避决定作出前及在复议期间赵丹应否停止本案的审理?

答:

复议期间不停止本案的审理。

48. 2007 年 10 月,甲公司从乙公司购进一批组装办公家具,经安装使用后,发现该批家具存在严重质量问题,遂向乙公司提出退货赔偿请求。乙公司认为该批组装家具是木质板材拼装而成,而该批木质板材是由丙公司提供的,因此拒绝甲公司的退货赔偿要求。甲公司遂向法院提起诉讼,法院受理案件后,乙公司向法院提出应由丙公司负责赔偿,法院遂通知丙公司参加诉讼。

问题: 本案中人民法院通知丙公司参加诉讼,有何法律依据? 6-103

答:

丙在本案中为无独立请求权的第三人。其符合无独立请求权第三人的条件:

(1) 与案件处理结果有法律上的利害关系。

(2) 他人之间的诉讼正在进行, 第三人以案件处理结果与自己有法律上利害关系为由要求参加诉讼, 时间须在法院受理诉讼后作出裁判前, 一般也应在第一审程序中参加诉讼。

(3) 申请参加诉讼或由法院通知其参加诉讼。

**考试课件网:** <http://www.examebook.cn/>

——我们专业提供自考易考题库课件集、自考免费电子书、自考历年真题及标准答案!

**考试真题软件网:** <http://down.examebook.com/>

——我们专业提供自考历年真题及答案整理版、自考考前模拟试题!

**考试学习软件商城:** <http://www.examebook.com/>

——为您提供各种考试学习软件课件更为便利的购买通道!

自考备考三件宝:  
自考笔记、  
真题及答案、  
录音课件!