

## 全国 2009 年 1 月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存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. 下列民事诉讼请求属于变更之诉的是( D )1-22
  - A. 甲起诉乙请求停止损害其名誉
  - B. 甲起诉乙请求撤销二人之间的房屋买卖合同
  - C. 男方起诉前妻, 请求将二人之子判归前妻抚养
  - D. 王某起诉李某, 请求解除收养关系
2. 再审查议庭的组成取决于( C )3-38
  - A. 一审程序 B. 二审程序
  - C. 原审程序 D. 案件性质
3. 根据我国民事诉讼法的规定, 对共同海损纠纷提起诉讼没有管辖权的法院是( B )4-62
  - A. 船舶最先到达地人民法院 B. 被告住所地人民法院
  - C. 航程终止地人民法院 D. 共同海损理算地人民法院
4. 民事诉讼中的当事人, 在特别程序中一般被称为( C )5-76
  - A. 原告 B. 起诉人
  - C. 申请人 D. 申诉人
5. 下列不属于法定诉讼代理人代理权消灭的原因是( B ) 7-114
  - A. 法定诉讼代理人丧失民事行为能力
  - B. 法定诉讼代理人辞去代理职务
  - C. 法定诉讼代理人丧失了对被代理人的监护权
  - D. 被代理人取得民事行为能力
6. 当事人对自己的主张只有本人陈述而不能提出其他相关证据的, 法院对其主张可予以支持的情形是( A )8-137

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!

- A.对方当事人明确表示承认 B.本人陈述前后没有矛盾  
C.陈述人是国家公务人员 D.陈述人具有完全民事行为能力
- 7.王某出售伪劣奶粉,被消费者李某起诉,王某应诉答辩后突然失踪。对此人民法院应当  
( D ) 14-253
- A.中止诉讼 B.终结诉讼  
C.延期审理 D.缺席判决
- 8.原审人民法院对发回重审案件所作出的判决,属于( A )16-273
- A.一审判决 B.二审判决  
C.原审判决 D.终审判决
- 9.下列关于再审程序的说法,正确的是( C )17-276
- A.再审程序是审级的组成部分  
B.再审程序只适用于基层人民法院  
C.人民法院、人民检察院、当事人均可以启动再审程序  
D.适用再审程序审理的案件不得上诉
- 10.某市人民检察院根据某当事人的申诉,发现该市中级人民法院作出的二审判决适用法律确有错误,该市人民检察院应( D )17-283
- A.只能告知当事人向该市中级人民法院申请再审  
B.向该市中级人民法院提出抗拆  
C.向一审人民法院提出抗诉  
D.提请上一级人民检察院提出抗诉
- 11.下列裁定、决定中,不可以申请复议的是( D )18-296
- A.有关诉讼保全的裁定 B.有关先予执行的裁定  
C.有关驳回申请回避的决定 D.有关诉讼期限事项的决定
- 12.下列关于特别程序特点的表述,错误的是( B )19-299
- A.特别程序中,起诉人或申请人不一定与本案有直接利害关系  
B.依特别程序审理的案件,实行二审终审制  
C.按特别程序审理的案件,审理期限短

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

D.按特别程序审理的案件，一律免交案件受理费

13.人民法院审查督促还债申请，决定是否受理的期限为( B )20-321

A.3日 B.5日

C.10日 D.15日

14.我国民事诉讼法规定的企业法人破产还债程序适用于( C )27-405

A.个人合伙 B.个体工商户

C.全民所有制企业法人 D.非全民所有制企业法人

15.下列选项中，不属于我国民事诉讼法规定的涉外送达方式的是( B )31-449

A.通过外部途径送达 B.留置送达

C.邮寄送达 D.公告送达

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至少有两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.关于法院调解的自愿和合法原则，表述正确的有( ABE )2-30

A.人民法院审理民事案件，应当根据自愿和合法的原则进行调解

B.调解不成的，应当及时判决

C.凡能用调解的方式结案的，就不采用判决的方式结案

D.调解是诉讼的必经程序

E.对于不具有调解条件的案件，应当判决结案

17.根据《<人民法院诉讼费收费办法>补充规定》，法院应准予缓交、减交或免交诉讼费用的情形有( ABCD )10-197

A.当事人为社会公共福利事业单位的

B.当事人是没有固定生活来源的残疾人的

C.当事人因自然灾害或其他不可抗力造成生活困难，正在接受国家救济或生产经营难以继的

D.当事人根据有关规定正在接受法律援助的

E.认定财产无主案件

18.关于当事人上诉条件的表述，正确的有( ABD )16-266

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

- A.要有合格的上诉人
- B.提起上诉的客体必须是依法允许上诉的判决或裁定
- C.依特别程序审理案件制作的判决、裁定书不得上诉
- D.上诉期限是法定期限,无论有何正当理由,均不得顺延
- E.上诉状既可用书面方式,也可用口头方式

19.下列关于第二审程序中的调解与和解,表述正确的有( BCE )16-274

- A.二审法院制作的调解书送达后,原审法院的判决即视为撤销
- B.二审程序中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,并制作裁定书
- C.当事人在二审程序中达成和解的,人民法院应作出终结诉讼的裁定
- D.二审程序中当事人和解后,原审裁判自动失效
- E.二审程序中当事人和解后,如果二审法院未制作调解书,则履行中发生争议,人民法院只能执行原审裁判

20.关于简易程序的表述,正确的有( ACD )15-262

- A.原告可以口头起诉
- B.以书面起诉为原则,只有当书写诉状确有困难时,才可以口头起诉
- C.一律实行独任制
- D.适用简易程序,对案件可以随到随审
- E.简易程序是第一审程序

21.民事裁定与判决的区别有( ABC )18-294

- A.适用的事项不同 B.作出的依据不同
- C.形式不同 D.上诉期限不同
- E.法律效力不同

22.根据我国民事诉讼法的规定,具有法律效力的裁定是( BCE )18-296

- A.第一审人民法院作出的裁定
- B.第一审人民法院作出的超过上诉期限的裁定
- C.第二审人民法院作出的裁定
- D.高级人民法院作出的裁定

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

E.最高人民法院作出的裁定

23.下列文书中, 可以作为民事执行根据的有( ABCDE )23-354

A.行政判决书

B.刑事附带民事判决书

C.财产保全裁定书

D.仲裁机构作出的仲裁裁决书

E.公证机关制作的依法赋予强制执行效力的债权文书

24.根据最高人民法院的司法解释, 需要移送执行的法律文书有( ABDE )24-368

A.具有给付赡养费、扶养费、抚育费内容的民事判决书

B.民事制裁决定书

C.行政赔偿判决书

D.具有财产内容的刑事判决书、裁定书

E.财产保全和先予执行裁定书

25.执行和解必须具备的条件有( ABCDE )26-398

A.达成执行和解协议必须是出自双方当事人自愿

B.执行和解协议的内容必须合法

C.执行和解必须在执行程序中进行

D.执行员主持和解过程

E.执行员应将和解协议的内容记入笔录

三、填空题(本大题共 10 小题, 每小题 1 分, 共 10 分)

请在每小题的空格上填上正确答案。错填、不填均无分。

26.诉的理由又称诉讼理由, 是原告起诉的事实根据和 法律根据。 1-20

27.继承遗产的诉讼专属于被继承人死亡时住所地或 主要遗产 所在地人民法院管辖。  
4-63

28.调解书生效后, 当事人不得提出上诉和 再行起诉。 11-212

29.妨害民事诉讼的行为只能是在诉讼过程中实施的行为, 即从立案受理到 执行结束 这段期间实施的行为。 13-229

自考备考三件宝: 自考笔记、真题及答案、录音课件!

30. 公示催告程序的发生不是基于原告的起诉, 而是基于 票据持有人 的申请。

21-327

31. 人民法院适用查封、扣押、拍卖、变卖债务人有形财产的执行措施, 必须经 本院院长 批准, 并制作书面裁定。25-379

32. 根据民事诉讼法的有关规定, 终结执行应当由 执行员 提出书面意见, 报请法院院长批准后, 作出终结执行的书面裁定。26-397

33. 根据法律规定, 债权人会议设主席, 由 人民法院 从有表决权的债权人中指定。27-411

34. 根据最高人民法院的司法解释, 外国律师可以以 非律师 身份担任诉讼代理人。  
29-438

35. 涉外合同或涉外 财产权益 纠纷的当事人, 可以协议管辖法院。30-444

四、名词解释(本大题共 5 小题, 每小题 2 分, 共 10 分)

36. 民事诉讼当事人 5-76

答: 民事诉讼中的当事人, 是指因民事权利义务发生争议, 以自己的名义进行诉讼, 并受人民法院裁判拘束的人。

37. 证据保全 8-145

答: 证据保全, 是指人民法院在起诉前或在对证据进行调查前, 依据申请人、当事人的请求, 对可能灭失或今后难以取得的证据, 予以调查收集和固定保存的行为。

38. 执行异议 23-357

答: 在执行过程中, 案外人对执行标的主张实体权利, 对执行根据或执行对象提出不同意见的法律制度, 称为执行异议。

39. 破产界限 27-405

答: 破产界限也称破产原因, 是指债务人被宣告破产应当具备的条件, 即债务人出现了什么样的经济状况, 才能申请宣告破产。

40. 涉外民事诉讼 28-421

答: 涉外民事诉讼, 也称国际民事诉讼, 是指具有涉外因素的民事诉讼。

五、简答题(本大题共 5 小题, 每小题 5 分, 共 25 分)

41. 简述民事诉讼的特点。1-3

答: (1) 民事诉讼是在国家审判机关的主持下进行的。

(2) 民事诉讼的进行应当依照严格的诉讼程序和诉讼制度。

本文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!

(3) 民事诉讼具有强制性。

42. 简述当事人诉讼权利平等原则的内容。2-27

答：(1) 双方当事人的诉讼地位完全平等，诉讼地位平等，也就是诉讼权利和义务平等。

(2) 双方当事人有平等地行使诉讼权利的手段，同时，人民法院平等地保障双方当事人行使诉讼权利。

(3) 对当事人在适用法律上一律平等。

43. 简述无独立请求权第三人参加诉讼的条件。6-103

答：(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。

44. 简述简易程序的特点。15-262

答：(1) 起诉的方式简便

(2) 受理的程序简便

(3) 传唤方式简便

(4) 审判组织简单

(5) 庭审程序简便

(6) 审限较短

45. 简述提起执行异议的条件。23-357

答：(1) 有权提出异议的主体只能是案外人。

(2) 提出异议的内容必须是对执行标的主张实体权利。

(3) 执行异议必须在执行程序开始后到执行结束前提出。

(4) 执行异议一般应以书面形式提出，以书面形式提出异议确有困难的，也可以口头形式提出，由执行人员记录在案。

六、论述题(10分)

46. 试述执行程序与审判程序的联系与区别。22-341

答：执行程序与审判程序的联系主要表现在：

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

(1) 执行程序 and 审判程序都是解决民事纠纷的法定程序, 都属于民事程序法的范畴, 其宗旨都是保护当事人的合法权益, 维护社会经济秩序, 保障法律的正确实施。

(2) 通过民事诉讼解决纠纷时, 审判程序是执行程序的前提和基础, 执行程序是审判程序的继续和完成。

执行程序与审判程序的区别主要表现在:

(1) 程序建立的权力基础不同。执行程序是以民事执行权为基础建立的, 审判程序是以民事审判权为基础建立的, 民事执行权与民事审判权在性质上的区别决定了执行程序与审判程序在性质上的不同。

(2) 程序的任务与作用不同。执行程序的任务与作用是实现已经发生效力的法律文书的内容, 使应当受到保护的民事合法权益得以实现; 审判程序的任务与作用是查明事实, 分清是非, 确认当事人之间已经发生争议的民事权利义务关系。

(3) 程序的内容不同。执行程序是由多种执行方式和执行措施构成的单一程序; 审判程序则是由适应不同性质的案件的多种程序构成的复合程序, 它既包括审理诉讼案件的第一审、第二审、再审程序, 还包括审理非诉讼案件的特别程序、公示催告程序、督促程序、破产程序等。

(4) 程序启动的原因不同。执行程序的启动是由于当事人申请执行或审判组织移送执行, 启动的前提条件是债务人拒不履行生效法律文书确定的义务; 审判程序的启动是由于原告起诉或申请人申请, 启动的前提条件是当事人之间的民事权利义务关系处于争议状态或不稳定状态。执行程序不是民事诉讼的必经程序, 而审判程序是民事诉讼的必经程序。

#### 七、案例分析题(本大题共 2 小题, 每小题 5 分, 共 10 分)

47. A 市个体户姜某由 B 市的甲县运 10 吨化工原料到丙县, 途径 B 市的甲、乙、丙三县交界时, 化工原料外溢, 污染了甲县村民王某、乙县李某和丙县张某稻田, 造成禾苗枯死。受害村民要求赔偿, 但由于赔偿数额争议较大, 未达成协议, 受害村民遂向人民法院起诉。4-56

问: (1) 哪个法院对此案有管辖权? 为什么?

答: A 市法院有管辖权。理由: 我国民事诉讼法以被告所在地管辖为原则。

(2) 若有管辖权的法院就管辖问题发生争议, 应如何解决?

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



答: (1) 上级人民法院指定管辖

(2) 上级人民法院亲自管辖

48. 2006年8月, 甲公司(位于A区)与乙公司(位于B区)签订一份加工合同, 合同约定: 甲公司提供原材料由乙公司为其加工不锈钢配件, 加工地点在B区, 加工费60万元。2006年11月, 甲公司被丙公司(位于C区)吞并, 丙公司拒付60万元加工费。2007年2月, 乙公司准备向法院起诉, 起诉前, 得知丙公司正在非法转移其财产。**12-214**问:

(1) 乙公司可向法院提出何种申请?

答: 财产保全

(2) 应向哪个法院提出? 为什么?

答: B区法院。财产保全应向财产所在地法院管辖。

(3) 法院如何处理这一申请?

答: 法院首先应对该申请进行审查, 经审查符合财产保全条件的, 应裁定采取财产保全措施。

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!