

全国 2009 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. A 市东城区人民法院受理一起民事案件后, 发现本案应归西城区人民法院管辖, 于是将该案移送至西城区人民法院, 西城区人民法院接案后认为对该案有管辖权的应当是南城区人民法院。西城区人民法院应当 (C) 4-67

- A. 将案件移送南城区人民法院 B. 将案件移送回东城区人民法院
C. 由本院对案件进行审理 D. 将案件报 A 市中级人民法院指定管辖

2. 高某委托律师代理民事诉讼, 其提交给人民法院的授权委托书中写明律师的代理权限是“全权代理”。依此授权书, 高某的律师在代理诉讼中有权进行的诉讼活动是 (A) 7-117

- A. 提供证据 B. 放弃诉讼请求
C. 与对方当事人进行和解 D. 提起上诉

3. 在开庭前证据可能灭失的情况下, 诉讼参加人可以向人民法院申请 (C) 8-145

- A. 诉前保全 B. 先行给付
C. 证据保全 D. 诉讼保全

4. 2009 年 9 月 15 日, 某人民法院对李某诉张某借款合同纠纷一案作出判决, 李某于第二天接到判决书, 法定的上诉最后日期是 (B) 16-267

- A. 2009 年 9 月 29 日 B. 2009 年 9 月 30 日
C. 2009 年 10 月 1 日 D. 2009 年 10 月 9 日

5. 留置送达是把诉讼文书留在受送达人的 (B) 10-189

- A. 工作单位 B. 住所
C. 代理人处 D. 所在基层组织

6. 宏发物业公司与业主丁某因物业费纠纷诉至法院, 在审理过程中, 双方均同意以调解方式解决纠纷, 并达成协议, 法院制作了调解书。但在送达时, 宏发物业公司反悔, 拒绝签收调解书。此时, 人民法院的正确做法是 (D) 11-213

- A. 将调解书留置送达 B. 重新进行调解
C. 根据另一方当事人的申请, 予以强制执行 D. 继续审理, 及时判决

7. 当事人申请再审, 应当在法定期限内提出。该期限为 (B) 17-280

- A. 判决、裁定发生法律效力后一年内 B. 判决、裁定发生法律效力后二年内

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

- C.判决、裁定发生法律效力后三年内 D.判决、裁定发生法律效力后五年内
- 8.人民法院采取罚款、拘留措施时,应当制作的法律文书是(B) 13-232
- A.判决书 B.决定书
C.裁定书 D.通知书
- 9.我国某大学中文系的美国留学生罗伯特,因民事纠纷被同学蒋某起诉至学校所在地人民法院。下列关于本案民事诉讼问题的表述正确的是(D)28
- A.人民法院应当免费为罗伯特提供翻译
B.人民法院可以用汉语或英语审理该案
C.罗伯特可以聘请美国律师作为其唯一的诉讼代理人
D.本案审理必须适用我国民事诉讼法
- 10.陈先生夫妇过世后,其小儿子陈五向法院起诉,认为大哥陈一居住父母留下的房子,使用父母留下的遗产,侵犯了他的合法继承权。法院受理案件后,通知陈先生其余的三个儿子参加诉讼,陈二表示放弃继承,不参加诉讼;陈三未置可否;陈四表示愿意参加诉讼。在此种情况下,法院应当确定的原告人是(C)6-92
- A.陈五 B.陈五和陈四
C.陈五、陈三和陈四 D.陈五、陈二、陈三和陈四
- 11.人民法院审理认定财产无主案件,应发布认领公告,公告期限为(C)19-315
- A.3个月 B.6个月
C.1年 D.2年
- 12.有权通过破产财产的处理和分配方案的组织是(B)27-412
- A.清算组 B.债权人会议
C.破产企业 D.人民法院
- 13.人民法院发现受理的执行案件不属于本院管辖的,应当移到有管辖权的人民法院执行。此种情形属于(C)4-67
- A.选择管辖 B.变更管辖
C.移送管辖 D.管辖权的转移
- 14.家住某市A区的赵女士从某开发公司(注册地址:该市B区)购买了一套位于该市C区的商品房,进住后发现房屋面积小于合同约定的面积,遂找到开发公司要求赔偿。开发公司要求通过诉讼途径解决。现开发公司已迁至D区,本案的管辖法院应当是(D)4-58
- A.A区人民法院 B.B区人民法院
C.C区人民法院 D.D区人民法院

15.孙某得知,担任其案件记录的书记员小李是对方当事人的学生,孙某认为不妥,便向某法学专业的学生咨询,以下得来的信息中错误的是(D)3-39

- A.回避的提出必须在案件开始审理时或法庭辩论终结前提出
- B.提出回避必须说明理由
- C.除案件需要采取紧急措施外,被申请回避的人员应暂时停止执行有关本案的职务
- D.有权决定书记员回避的是法院院长

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.下列关于公开审判制度的含义,理解正确的有(CE)2-39

- A.公开审判是指所有的案件必须公开审理
- B.公开审判是指案件审理的各环节必须公开
- C.公开审判是指审判过程应当向群众公开,向社会公开
- D.公开审判是指案件必须开庭审理
- E.公开审判是指允许新闻记者对庭审过程采访,将案件向社会披露

17.根据民事诉讼法关于管辖的规定,下列民事诉讼由原告住所地人民法院管辖的是(ABCD)4-57

- A.张某对旅居加拿大、多年未归的妻子提起离婚的诉讼
- B.小杨对被人民法院宣告失踪的老杨提起解除收养关系的诉讼
- C.孙某对正在被劳动教养的陈某提起的侵权诉讼
- D.范老太向居住在北京和上海的两个儿子提起追索赡养费的诉讼
- E.军人刘某向与自己同在一个部队的丈夫提起离婚的诉讼

18.我国民事诉讼法规定的妨害民事诉讼行为在法律上必须具备的构成要件有(ABCD)13-229

- A.行为要件 B.后果要件
- C.主观要件 D.时间要件
- E.地点要件

19.对于认证的含义,下列理解正确的是(ABDE)9-181

- A.认证一般发生在法庭调查阶段
- B.认证是对证据材料是否具有三性的确认
- C.认证是对证据证明力的大小的最终判决或判断
- D.认证是对单个证据的认定
- E.认证是对全部证据的证明力进行综合判断

20. 适用简易程序审理的简单民事案件是指(ABC)15-261
- A. 案件事实清楚
 - B. 当事人之间权利义务关系明确
 - C. 争议不大
 - D. 标的额较小
 - E. 涉及人员较少
21. 根据民事诉讼法的规定, 下列裁定中, 当事人可以提出上诉的有(ABC)18-296
- A. 不予受理的裁定
 - B. 驳回起诉的裁定
 - C. 管辖异议的裁定
 - D. 诉讼保全的裁定
 - E. 先行给付的裁定
22. 关于民事诉讼财产保全制度, 下列表述正确的有(BDE)12-217
- A. 诉前财产保全必须由当事人提出申请并提供担保
 - B. 财产保全申请确有错误的, 申请人应当赔偿被申请人因财产保全所遭受的损失
 - C. 人民法院依职权主动采取财产保全措施发生错误的, 可以免于赔偿被申请人因财产保全所遭受的损失
 - D. 财产保全限于请求的范围或者与本案有关的财物
 - E. 当事人对财产保全裁定不服的, 可以申请复议一次
23. 服装经营个体户金某拖欠甲服装厂货款 7 万元, 甲服装厂多次催讨无果遂向人民法院申请支付令。法院受理后经过审查, 认为该申请成立, 即发布支付令。金某签收支付令后随即向法院提出书面实质性异议。这将导致(ABC)20-324
- A. 督促程序结束
 - B. 支付令自动失效
 - C. 人民法院立即通知甲服装厂, 征求其意见
 - D. 人民法院自动启动诉讼程序
 - E. 免除债务人金某的清偿义务
24. 周某诉胡某欠款纠纷一案, 经人民法院审理判决胡某在一个月内还款, 在执行过程中, 被执行人胡某因意外事故死亡, 留下的遗产由其妻子与儿子继承。此种情况下, 人民法院应当(CD)26-393
- A. 裁定终止执行
 - B. 告知周某另行起诉
 - C. 裁定变更执行人为胡某的妻子与儿子
 - D. 裁定胡某的妻子与儿子在他们继承遗产的范围内偿还债务
 - E. 裁定胡某的妻子与儿子返还继承人的遗产
25. 根据我国民事诉讼法的规定, 请求或提供司法协助的途径有(ABD)33-477
- A. 依照我国缔结或参加的国际条约所规定的途径进行
 - B. 没有条约关系的, 依外交途径进行

- C.通过民间友好团体途径进行
- D.通过建立友好城市途径进行
- E.通过本国驻外国的使领馆进行

三、名词解释 (本大题共 5 小题, 每小题 3 分, 共 15 分)

26. 确认之诉 1-21

答:

确认之诉是旨在请求人民法院确认当事人之间一定的民事法律关系是否存在, 从而消除当事人对此所存争议的诉讼。

27. 间接证据 8-143

答:

间接证据是指与待证的案件事实之间具有间接联系, 不能单独证明案件事实, 因而需要与其他证据结合起来才能证明案件事实的证据。

28. 审判监督程序 17-276

答:

审判监督程序又称再审程序, 是指人民法院依照职权或者依当事人再审之诉, 以及人民检察院的抗诉, 对已经发生法律效力而又确有错误的判决、裁定或调解书的案件, 再次进行审理并作出裁判的程序。

29. 执行和解 26-397

答:

执行和解, 是指在执行程序中, 双方当事人就执行标的的一部或全部自行协商, 互相谅解, 自愿达成协议, 解决争议, 经人民法院批准, 从而结束执行程序的活动。

30. 默示协议管辖 30-446

答:

默示协议管辖, 也叫应诉管辖, 是指在双方当事人未就管辖问题达成书面协议的情况下, 法院根据一方起诉, 另一方应诉答辩或提出反诉的行为, 推定双方当事人同意案件由受诉法院管辖。

四、简答题 (本大题共 5 小题, 每小题 5 分, 共 25 分)

31. 简述自由心证制度的基本特征。 8-126

答:

自由心证证据制度的基本特征是:

证据的取舍与运用及证明力的大小, 法律不预先作出规定, 而是让法官凭借“良心”和“理性”自主作出判断, 并依据心证形成的内心确信对案件事实作出认定。

32.简述支持起诉的要件。2-35

答:

- (1) 支持起诉的主体是机关、社会团体、企业事业单位。
- (2) 支持起诉的前提,是法人或者自然人有损害国家、集体或者个人民事权益的违法行为。
- (3) 支持起诉的时机必须是受损害的单位或者个人造成了损失,而又不能、不敢或者不便诉诸法院。

33.简述诉讼费用缓、减、免交的适用范围。10-197

答:

- (1) 当事人为社会公共福利事业单位的等;
- (2) 当事人是没有固定生活来源的残疾人的;
- (3) 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为继的;
- (4) 当事人根据有关规定正在接受法律援助的;
- (5) 人民法院认为其他应当进行司法救助的。

34.简述提起上诉的条件。16-266

答:

- (1) 要有合格的上诉人。

第一审案件的当事人,即原告、被告、共同诉讼人、有独立请求权的第三人享有上诉权。

- (2) 提起上诉的客体必须是依法允许上诉的判决或裁定。
- (3) 必须在法定期限内提起上诉。

对判决提起上诉的期限为 15 日,对裁定提起上诉的期限为 10 日。

- (4) 要向人民法院递交上诉状。

35.简述公示催告程序的特点。21-327

答:

- (1) 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。
- (2) 案件的管辖权属于票据支付地的基层人民法院。
- (3) 由于公示催告案件的处理过程比较简单,除权判决只是根据公告后无人申报权利的事实作出,无需进行实质调查,所以由独任审判员进行办理,不必组成合议庭。
- (4) 公示催告案件的处理,关键在于发出催促利害关系人申报权利的公告,人民法院不作更多的调查,也无需收集证据。公告之后,规定期限内无人申报权利,即可作出除权判决。
- (5) 除权判决的效力不同于通常诉讼中判决的效力,除权判决一旦作出,申请人即有权向支付人请求支付,不存在两审终审的问题。

五、论述题 (本大题 10 分)

36. 试论民事诉讼中移送执行的案件范围。24-368

答:

根据最高人民法院的有关司法解释, 需要移送执行的案件有以下四种:

(1) 人民法院制作的具有给付赡养费、扶养费、抚育费内容的民事判决书、调解书。这类法律文书关系到老人、妇女、儿童的生活急需, 而权利主体又往往缺乏自我保护的能力, 因此需要人民法院依职权主动执行。

(2) 人民法院制作的民事制裁决定书。这类法律文书是人民法院对于妨害民事诉讼或执行的人采取强制措施时适用的文书, 如罚款决定书, 其功能在于排除妨害, 保障诉讼和执行程序的顺利进行, 具有立即执行的必要, 由作出决定书的机构移送, 由人民法院依职权主动执行较为科学合理。

(3) 人民法院制作的具有财产内容的刑事判决书、裁定书。这类法律文书一般涉及国家、社会和公民的重大利益, 由人民法院依职权主动执行, 有利于保护这些利益。

(4) 人民法院制作的财产保全和先予执行裁定书。这类法律文书具有立即执行的紧迫性, 一经作出, 必须立即执行, 由人民法院移送并依职权执行, 有利于提高效率。

六、案例分析题 (本大题共 2 小题, 共 15 分)

37. (本题 7 分)

某制药企业研制生产出治疗心脑血管疾病的注射液, 应用到临床后, 引起众多患者的不良反应, 个别患者出现呼吸衰竭。经有关部门调查查明, 系由该药配方存在缺陷引起的。随后, 陆续有患者向人民法院提起诉讼, 要求该制药厂赔偿损失。

问题:

(1) 本案属于何种类型的民事诉讼?

答: 属于侵权民事诉讼

(2) 人民法院受理案件后, 应当进行哪些专门程序? 14-245

答: (1) 向被告送达起诉状副本, 限期提出答辩状

(2) 发送受理案件通知书和应诉通知书, 告知当事人的诉讼权利和义务

(3) 告知合议庭组成人员, 确定案件是否公开审理

(4) 审核诉讼材料, 调查收集必要的证据

(5) 追加当事人

(6) 试行调解

(3) 设案件判决后, 又有其他患者向人民法院提出同类的赔偿诉讼, 人民法院应如何处理?

答: 人民法院应该合并审理。

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

38.(本题 8 分)

根据下述案情, 请以代理人某市金诚律师事务所律师朱丹的身份写一份起诉状。14-238

小明, 家住某市某县 A 村。三年前, 父亲因意外事故去世, 不久其母亲(孙某, 现年 30 岁)撇下四岁的他嫁到邻村 B 村, 再也没有联系。小明只好与年迈的爷爷(李某, 74 岁)、奶奶(胡某, 75 岁)过着拮据的生活, 该事实有邻居作证。现在小明已到上学的年龄, 爷爷奶奶再也无法支付其学习及生活费用, 遂找到小明的母亲, 要求其抚养小明并与之一起生活。小明母亲因害怕小明的到来会影响其现有的家庭关系, 对此予以拒绝。小明的爷爷、奶奶决定向县人民法院起诉, 通过诉讼途径解决小明的抚养问题, 并要求其母亲支付三年来小明的生活费若干, 包括去年小明生病时向邻居郝某借的住院费(有借条为证)。

答:

起诉状

原告: 李某, 男, 74 岁, 无职业, 某市某县 A 村; 胡某, 女, 75 岁, 无职业, 某市某县 A 村。

被告: 孙某, 女, 30 岁, 某市某县 B 村:

诉讼请求

- 一、要求被告支付三年来小明的生活费若干;
- 二、要求被告支付去年小明生病时向邻居郝某借的住院费;

事实与理由

小明与被告乃母子关系, 被告改嫁到 B 村后拒绝抚养小明的抚养费以及去年小明生病时向邻居郝某借的住院费(有借条为证)

此致

B 县人民法院

起诉人:

年 月

日

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!