

全国 2011 年 1 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. 下列诉讼请求属于给付之诉的是 (A) 1-21
 - A. 张三起诉请求李四支付货款
 - B. 王某起诉李某, 请求解除收养关系
 - C. 甲起诉乙, 请求变更子女抚养关系
 - D. 刘某起诉某汽车销售商, 要求撤销双方的汽车关系合同
2. 甲区基层法院因装修办公大楼, 与所在区的向阳建筑公司签订了装修合同。工程竣工后, 双方就工程款的决算产生了纠纷, 在协商无果的情况下, 向阳建筑公司就该纠纷向甲区基层法院提起了民事诉讼, 要求甲区基层法院支付尚未支付的工程款。鉴于本案的特殊情况, 下列表述正确的是 (A) 4-58
 - A. 本案为合同纠纷, 应适用特殊地域管辖的规定
 - B. 本案情况特殊, 应由上级法院指定管辖
 - C. 本案情况特殊, 应适用移送管辖制度
 - D. 本案涉及不动产, 应适用专属管辖的规定
3. 甲与乙对一古董所有权发生争议诉至法院。诉讼过程中, 丙声称古董属自己所有, 主张对古董的所有权。下列说法中正确的是 (A) 6-102
 - A. 如丙没有起诉, 法院可以依职权主动追加其作为有独立请求权第三人
 - B. 如丙起诉后认为受案法院无管辖权, 可以提出管辖权异议
 - C. 如丙起诉后经法院传票传唤, 无正当理由拒不到庭, 应当视为撤诉
 - D. 如丙起诉后, 甲与乙达成协议经法院同意而撤诉, 应当驳回丙的起诉
4. 根据证据与待证事实之间联系的不同, 可以把证据分为 (C) 8-143
 - A. 本证与反证
 - B. 原始证据与传来证据
 - C. 直接证据与间接证据
 - D. 第一手证据与第二手证据
5. 甲与同事丙路过一居民楼时, 三楼乙家阳台上的花盆坠落, 砸在甲的头上, 致其脑震荡, 共花费医疗费 1 万元。甲以乙为被告诉至法院要求赔偿, 而乙否认甲受伤系自家花盆坠落所致。本案中, 应承担主要举证责任的是 (C) 9-169
 - A. 甲承担举证责任
 - B. 甲、乙均应承担举证责任
 - C. 乙承担举证责任
 - D. 丙作为证人承担举证责任

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

6. 在离婚案件中, 诉讼费用的负担原则是 (D) 10-196
A. 原告负担 B. 被告负担
C. 按比例负担 D. 法院决定负担
7. 关于起诉的方式, 下列表述正确的是 (A) 14-237
A. 以书面起诉为原则, 以口头起诉为例外 B. 只能书面起诉
C. 只能口头起诉 D. 以口头起诉为原则
8. 根据民事诉讼法规定, 对于不公开审理的案件, 人民法院 (D) 3-40
A. 应当庭宣判 B. 应定期宣判
C. 可以当庭宣判, 也可以定期宣判 D. 应定期公开宣判
9. 人民检察院提出抗诉的案件, 人民法院 (C) 17-284
A. 可以再审 B. 可以驳回
C. 应当再审 D. 应当驳回
10. 宣告公民失踪的实质要件之一是公民下落不明必须持续满一定时间。这一时间是 (B) 19-303
A. 1年 B. 2年
C. 3年 D. 4年
11. 公示催告的期间, 由人民法院根据情况决定, 但不得少于 (D) 21-331
A. 15日 B. 30日
C. 45日 D. 60日
12. 根据我国民事诉讼法规定, 对于人民法院发生法律效力的判决书、裁定书, 申请执行的期限, 双方都是法人的为 (B) 24-364
A. 3个月 B. 6个月
C. 一年 D. 二年
13. 执行担保成立, 人民法院可以决定暂缓执行。暂缓执行的期限, 最长不得超过 (B) 26-392
A. 六个月 B. 1年
C. 2年 D. 3年
14. 涉外民事诉讼一般原则的核心是 (D) 29-430
A. 信守国际条约原则 B. 诚实信用原则
C. 司法豁免权原则 D. 国家主权原则

自考备考三件宝:
自考笔记、
真题及答案、
录音课件!

15.根据我国民事诉讼法第 247 条规定,涉外民事案件采用公告送达的,公告期为 (D)

31-452

- A.1 个月 B.2 个月
- C.3 个月 D.6 个月

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.下列诉讼中,属于专属管辖的有 (CD) 4-63

- A. 因共同海损提起的诉讼 B. 因票据纠纷提起的诉讼
- C. 因不动产纠纷提起的诉讼 D. 因继承遗产纠纷提起诉讼
- E. 因经济合同纠纷提起诉讼

17.证据保全的条件包括 (BE) 8-145

- A. 证据不足 B. 在开庭前进行
- C. 证据不合法 D. 在开庭过程中进行
- E. 证据可能灭失或将来难以取得

18.下列关于质证程序的表述,正确的有 (ABCDE) 9-180

- A. 质证开始于一方当事人向法庭和对方当事人出示证据
- B. 出示证据的顺序为:先原告出示,后被告出示
- C. 一方当事人出示证据后,由另一方辨认
- D. 一方当事人否认另一方当事人出示的证据,要说明否认理由
- E. 质证一般采用一证一质,逐个进行的方法

19.法院调解在诉讼法上的效力表现在 (ABC) 11-212

- A. 结束诉讼程序
- B. 当事人不得提出上诉和再行起诉
- C. 具有强制执行的效力
- D. 可以反悔
- E. 当事人可以上诉或再行起诉

20.根据民事诉讼第 110 条规定,起诉状应记明以下事项 (ACE) 14-238

- A. 当事人的基本情况
- B. 诉讼代理人的基本情况
- C. 诉讼请求

D. 上诉理由

E. 证据和证据来源、证人姓名和住所

21. 审判实践中, 一般将下列案件作为简单案件, 适用简易程序审理 (CE) 15-261

A. 发回重审案件

B. 起诉时被告下落不明案件

C. 事实清楚、责任明确、赔偿金额不大的损害赔偿案件

D. 离婚案件

E. 借贷关系明确, 证据充分, 金额不大的债务案件

22. 下列关于上诉案件裁判的表述, 正确的有 (AB) 16-272

A. 原判决适用法律错误的, 依法改判

B. 原判决认定事实清楚, 适用法律正确的, 判决驳回上诉, 维持原判

C. 发回重审的案件, 原审人民法院应当按照第二审程序组成合议庭进行审判

D. 原判决认定事实错误, 裁定撤销原判决, 发回重审

E. 对不服裁定的上诉案件的处理, 一律使用判决方式解决

23. 下列关于民事决定的表述, 正确的有 (ABCDE) 18-297

A. 民事决定可以采取书面形式

B. 有的民事决定可以采取口头形式

C. 民事决定一经作出, 立即发生法律效力

D. 口头决定要记入笔录

E. 有的民事决定可以申请复议一次

24. 下列关于委托执行的表述, 正确的有 (AD) 24-371

A. 委托执行一般应在同级法院之间进行

B. 受托人民法院接到委托函件后, 必须在 10 日内开始执行

C. 委托人民法院认为受托执行的案件应当终止执行的, 可以直接作出终止执行的裁定

D. 受托人民法院应当在立案后 1 个月内办妥委托执行手续

E. 委托执行案件的实际支出费用, 应由委托人民法院向债务人收取

25. 中国公民夫妻双方均在国外但未定居, 一方向我国人民法院起诉离婚的, 其管辖法院是

(AB) 30-447

A. 原告住所地法院 B. 被告住所地法院

C. 婚姻缔结地法院 D. 受诉人民法院

E. 最高人民法院

三、名词解释 (本大题共 5 小题, 每小题 3 分, 共 15 分)

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!

26. 辩论原则 2-31

答: 辩论原则是指在人民法院主持下, 当事人有权就案件事实和争议问题, 各自陈述自己的主张和根据, 互相进行反驳和答辩, 以维护自己的合法权益。

27. 诉讼能力 5-78

答: 诉讼能力, 是指当事人亲自进行诉讼活动, 以自己的行为行使诉讼权利和承担诉讼义务的法律上的资格, 又称诉讼行为能力。

28. 法院调解 11-198

答: 法院调解, 是指在法院审判人员的主持下, 双方当事人就发生争议的民事权利义务关系自愿进行协商, 达成协议, 解决纠纷的诉讼活动。

29. 参与分配 25-389

答: 参与分配, 是指人民法院在强制执行的过程中, 债务人的其他债权人申请参与执行程序, 并要求就执行所得共同受偿的一种法律制度。

30. 特殊司法协助 33-480

答:

特殊司法协助, 是指两国法院互相承认和执行对方发生法律效力法律文书的制度。

四、简答题 (本大题共 5 小题, 每小题 5 分, 共 25 分)

31. 简述民事诉讼法的四项任务。 1-6

答: (1) 保护当事人行使诉讼权利。

(2) 保证人民法院正确、合法并及时审理民事案件, 解决民事纠纷。

(3) 确认权利义务关系, 制裁民事违法行为, 保护民事合法行为, 实现当事人的合法权益。

(4) 教育公民自觉遵守法律。

32. 简述当事人的特征。 5-76

答: (1) 以自己的名义进行诉讼。

(2) 民事权利义务发生争执。

(3) 能够引起民事诉讼程序发生、变更或消灭。

33. 简述先予执行的程序。 12-223

答: (1) 当事人提出申请。

(2) 审查与责令担保。人民法院在接到申请后, 应当首先审查当事人申请的案件是否属于先予执行的范围, 对属于范围内的案件, 还须进一步审查是否符合先予执行的条件。

(3) 裁定。经审查后, 人民法院对符合条件的先予执行的申请, 应及时作出先予执行的裁定, 并送达双方当事人。对不符合法定条件的申请, 则应裁定驳回。

34. 简述认定财产无主的条件。 20-314

答：(1) 被认定的无主财产，以有形财产为限，无形财产或者精神财富，不属于认定无主财产的范围之内。

(2) 财产所有人确已消失或者不知谁是财产所有人的，权利的归属悬而未决，需要从法律上解决权利的归属问题。

(3) 财产的所有人不明或失去所有人的状态须持续一定期间，不满法定期间的，即使所有人已消失或不明的，不能申请认定为无主财产。

(4) 须由申请人提出书面申请，人民法院审理认定。

(5) 认定财产无主的案件，由财产所在地的基层人民法院管辖。

35. 简述适用搜查措施的条件。25-381

答：根据法律和有关司法解释的规定，适用搜查这一执行措施，必须符合下列条件：

- (1) 生效法律文书确定的履行义务的期限已经届满；
- (2) 债务人拒不履行法律文书确定的义务；
- (3) 人民法院认为债务人存在隐匿财产的行为。

五、论述题 (10 分)

36. 论述证明责任的分配。9-164

答：一、证明责任的分配，是指按照一定的标准，将事实真伪不明的风险，在双方当事人之间进行分配，使原告负担一些事实真伪不明的风险，被告负担另一些常实真伪不明的风险。

二、证明责任分配的学说

证明责任的分配，是民事证据制度的核心问题，也是民事诉讼理论中最具争议的问题之一。

1、规范说，又称法律要件分类说。规范说中包括多种学说，在德国长期居通说地位的是罗森伯格的学说，在日本居通说地位的是特别要件说。

2、反规范说。反规范说是在修正或否定法律要件分类说的基础上提出的分配证明责任的新学说。

三、我国民事诉讼证明责任的分配

按照法律要件分类说，我国民事} 诉讼中分配证明责任的标准应当是：

- 1、凡主张权利或法律关系存在的当事人，只需对产生权利或法律关系的特别要件事实则作为一般要件事实，由否认权利或法律关系存在的对方当事人负证明责任。
- 2、凡主张已发生的权利或法律关系变更或消灭的当事人，只须就存在变更或消灭的特别要件事实负证明责任，一般要件事实的存在由否认变更或消灭的对方当事人负证明责任。

六、案例分析题 (本大题共 2 小题，共 15 分)

37. (本题 7 分) 张强家住沈阳市和平区 (即户籍所在地)，李玉家住辽阳灯塔县，双方于 2005 年 10 日在沈阳市和平区登记结婚。婚后，两人因做生意在沈阳和辽阳两地往返居住，因性格不合，两人婚后经常争吵，2008 年 9 月李玉向灯塔县人民法院提起离婚诉讼，此时，李玉已回到灯塔县居住半年之久，而张强因做生意仍在两地往返居住。

问：灯塔县人民法院能否受理李玉的起诉？(2 分) 说明理由。(5 分) 4-57

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

答：能。理由：最高人民法院《适用意见》规定夫妻双方离开住所超过1年，被告无经常居住地的，由原告起诉时居住地的人民法院管辖。本案符合上述规定，故可以由李玉起诉时居住地的人民法院管辖。

38. (本题8分) 2008年12日天力商场与振兴冰箱制造厂协议商定：天力商场向振兴冰箱厂订购其制造的银海岸冰箱2000台，于2009年4月20日前交货。2009年4月10日，振兴冰箱厂根据协议要求完成交货，并收到了天力商场的货款。2009年6月开始，有顾客陆续到商场要求退货，称其购买的银海岸冰箱制冷效果不好。于是天力商场要求振兴冰箱厂退货并赔偿损失。协商不成，天力商场向当地人民法院提起诉讼。在案件审理过程中，振兴冰箱厂称，冰箱制冷不好，主要问题在于冰箱的压缩机，为其提供压缩机的天王牌压缩机生产商应该负主要责任，于是要求法院追加天王牌压缩机生产商为被告，让其承担主要责任。

问：6-103

(1)法院能否追加天王牌压缩机生产商为本案当事人？(2分)

答：不可以。

(2)天王牌压缩机生产商在本案中应处于何种地位？(2分)为什么？(4分)

答：无独立请求权的第三人。理由：无独立请求权的第三人，是指因正在进行的诉讼的裁判结果与他具有法律上的利害关系，而参加诉讼的人。天王牌压缩机生产商与本案的裁判结果具有法律上的利害关系，故应追加为无独立请求权的第三人。

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！