

2017 年成考专升本《民法》备考试题及答案

一、单项选择题(每小题 1 分, 1 分×30=30 分)

- 1、下列关于授权行为和委托合同的区别的说法正确的是()
- A.授权行为必须采用书面形式, 而委托合同可用书面对面形式, 也可用口头形式
 - B.授权行为可以事后追认, 而委托合同必须事前订立
 - C.授权行为是单方法律行为, 而委托合同是双方法律行为
 - D.授权行为是实践性法律行为, 而委托合同是诺成性法律行为
- 2、下列情况中, 诉讼时效期间为一年的是()
- A.张三将行李寄存在火车站, 结果被李四冒领, 张三欲向李四追索
 - B.因产品存在缺陷造成损害要求赔偿的
 - C.出租人要求承租人对所造成的房屋损毁进行赔偿的
 - D.受害人要求侵害人对所造成的人身伤害进行赔偿的
- 3、下列有关法人的民事权利能力的说法不正确的是()
- A.法人的民事权利能力的范围与行为能力的范围一致
 - B.法人的民事权利能力先于其行为能力产生
 - C.法人在清算期间仍然具有相应的民事权利能力
 - D.法人与自然人的民事权利能力范围是不同的
- 4、失踪人被宣告死亡的, 其遗产继承的开始时间是()
- A.利害关系人向人民法院提出申请宣告失踪人死亡的时间
 - B.失踪人下落不明的次日
 - C.人民法院判决中确定的失踪人死亡日期
 - D.人民法院判决宣告之日
- 5、下列有关监护的说法中, 错误的是()
- A.当被监护人已经具备了完全民事行为能力时, 监护关系即解除
 - B.监护人可以是一个, 也可以是多人
 - C.监护人可以代理被监护人进行民事活动
 - D.只有公民才能担任监护人
- 6.除法律另有规定或者当事人另有约定外, 意思表示由第三人义务转达, 而第三人由于过失传达错误或没有传达, 使他人受到损失, 承担赔偿责任的是()
- A.第三人 B.意思表示的受领人 C.意思表示人 D.意思表示人和第三人
- 7、在不动产所有人出卖其不动产时, 下列不享有优先购买权的为()
- A.承租人 B.抵押权人 C.典权人 D.共有人
- 8、诉讼时效作为权利人不行使权利就丧失请求人民法院依诉讼程序强制义务人履行义务的期间一般适用于()
- A.支配权 B.请求权 C.形成权 D.抗辩权
- 9、甲和乙为同村邻居, 甲越界建房侵入乙的宅基地, 甲的行为侵犯了乙的
- A.相邻权 B.房屋所有权 C. 宅基地使用权 D.宅基地所有权
- 10、按份共有人转让其共有财产份额时, 其他共有人享有()
- A.购买权 B.撤销权 C.在同等条件下的优先购买权 D.解约权
- 11、甲公司出卖钢材给乙公司, 合同订立的日期是 2000 年 3 月 1 日, 并在合同中注明“钢材的所有权在乙公司付清货款时才转移”。乙公司在 2000 年 4 月 5 日支付了第一笔货款, 甲公司按照合同规定在 4 月 10 日将钢材运到乙公司, 乙公司检验并接受了钢材, 5 月 10 日付清余款。该宗钢材所有权的转移时间是()
- A.2000 年 3 月 1 日

- B.2000 年 4 月 5 日
- C.2000 年 4 月 10 日
- D.2000 年 5 月 10 日

12、下列属于法定孳息的为()

- A.企业中工人的奖金
- B.动物的幼畜
- C.牛身体内产生的牛黄
- D.出租房屋的租金

13、下列对一般保证与连带责任保证的区分的判断正确的是()

- A.一般保证的保证范围为主债权，而连带责任保证的保证范围为包括利息、违约金等在内的全部债权。
- B.一般保证的保证人承担赔偿责任，而连带责任保证的保证人承担履行责任
- C.一行贿受贿保证的保证人只能行使基于保证合同的抗辩权，而连带保证的保证人还可以行使主债务人的抗辩权
- D.一般保证的保证人享有先抗辩权，而连带责任保证的保证人不享有此项权利

14、甲公司分立为乙公司和丙公司。在分立过程中，乙公司和丙公司对甲公司所欠丁、戊、己、庚的债务达成协议，乙公司承担对丁、戊的债务，丙公司承担对己、庚的债务。对甲公司的债权人来说，该债务承担协议()

- A.无效 B.有效 C.可撤销 D.效力未定

15、甲、乙、丙合伙经营一商店。甲被推选为负责人。在经营期间，甲放弃了商店对丁享有的 5 万元债权。甲的放弃债权行为()

- A.无效，因为未取得乙、丙的同意
- B.部分无效，即对乙、丙的份额不发生效力
- C.效力未定，即取得乙、丙的同意后发生法律效力
- D.有效，因为甲是合伙的负责人

16、根据合同法的规定，要约与承诺的生效时间分别为()

- A.要约到达受要约人时、承诺人发出承诺时
- B.要约人发出要约时、承诺人发出承诺时
- C.要约到达受要约人时、承诺人到达要约人时
- D.要约人发出要约时，承诺到达要约人时

17、下列合同中，须经主管机关批准才能生效的合同为()

- A.技术开发合同
- B.中外合作经营企业合作合同
- C.商标使用许可合同
- D.房屋买卖合同

18、债务人根据特定事由，对抗债权人行使债权的权利是()

- A.支配权 B.请求权 C.形成权 D.抗辩权

19、有关为第三人利益订立合同的下列说法，错误的是()

- A.为第三个利益订立合同不需要事先通知第三人或征得他的同意
- B.第三人在合同债务不履行合同时，可以直接向债务人行使权利
- C.第三人可以接受合同为其设定的权利，也可以拒绝接受该权利
- D.当第三人表示不接受合同权利时，该合同无效

20、甲公司与乙公司依法订立一份总货款为 20 万元的购销合同。合同约定违约金为货款总值的 5%。后乙公司违约，给甲公司造成损失 2 万元。乙公司应依法向甲公司偿付()

A.2 万元 B.1 万元 C.2.5 万元 D.3 万元

21、关于财产租赁的转租问题，下列判断正确的是()

- A.承租人在租期内不能将租赁物转租给第三人
- B.承租人在租期内可以将租赁物转租给第三人，应将转租租金与承租租金的差额交给出租人
- C.承租人在租期内可以将租赁物转租给第三人，但必须事先征得出租人的同意
- D.经出租人同意转租的，第三人就租赁物向出租人负责

22、根据我国《专利法》规定，下列对象中，不能够授予专利权的是()

- A.新设计的能够应用的技术方案
- B.新型的疾病治疗仪器
- C.智力活动的规则和方法
- D.对产品结构的新设计

23、对已经注册的商标有争议的，向商标评审委员会申请裁定的期限是()

- A.自申请人提出商标注册申请之日起 3 个月内
- B.自申请人提出商标注册申请之日起 6 个月内
- C.自该商标经核准注册之日起 1 年内
- D.自该商标经核准注册之日起 6 个月内

25、根据商标法的有关规定，下列判断正确的是()

- A.不符合商标法规定的商标要件的“商标”无法取得注册，但不妨碍实际使用
- B.商标局与商标评审委员会对注册商标争议均有权处理
- C.企事业单位、个体工商户和公民都可以依法取得商标权
- D.对以欺骗手段取得注册的商标提起争议的期限是该商标取得注册之日起一年内

26、依照法律规定，对作者身份不明的文学作品的使用权和获得报酬权的保护期为()

- A.50 年，截止于作品首次发表后的第 50 年的 12 月 31 日
- B.作者终生及死亡后 50 年，截止于作者死亡后第 50 年的 1 月 1 日
- C.50 年，截止于最后死亡的作者残废后第 50 年的 12 月 31 日
- D.50 年，但作品自创作完成后 50 年内未发表的不予保护

27、对于在运输过程中发生旅客伤亡的赔偿责任的确定，下列说法中错误的是()

- A.伤亡如果是因旅客自身健康原因造成的，承运人不承担损害赔偿责任
- B.承运人如果能证明伤亡是旅客自己的故意造成的，则不承担损害赔偿责任
- C.承运人如能证明伤亡是旅客自己的重大过失造成的，则不承担损害赔偿责任
- D.承运人对无票旅客一律不承担损害赔偿责任

28、从事高空、高压、易燃、易爆、剧毒、放射性、高速运输工具等对周围环境有高度危险的作业造成他人损害的，若这种损害是由受害人故意造成的，则()

- A.由从事高度危险作业的人承担民事责任
- B.由受害人承担
- C.主要由从事高度危险作业的人承担民事责任
- D.按公平原则处理

29、饲养的动物造成他人损害是由于受害人过错造成的，饲养人或管理人()

- A.承担民事责任
- B.不承担民事责任
- C.承担部分民事责任
- D.按公平原则处理

30、遗嘱继承人放弃继承，其放弃继承的遗产按()

- A.无人继承办理

- B.代位继承办理
- C.转继承办理
- D.法定继承办理

二、判断题(每题 2 分, 共 20 分)

- 1、“法律行为”是法国民法典首创()
- 2、《破产法》规定, 债权人自公告之日起 6 个月内申报债权, 逾期不报的, 视为自动放弃债权()
- 3、债权债务概括承受有两种情形即;合同承受和企业合并()
- 4、保险合同是射幸合同()
- 5、要约的撤回和撤销意义基本相同()
- 6、缔约过失责任理论为德国法学家耶林于 1861 年首创()
- 7、著作权人和作者是一回事()
- 8、专利权中, 发明、实用新型保护期为 20 年。外观设计为 10 年()
- 9、公平责任就是追究侵害人的民事责任时要公平()
- 10、污染环境致人损害的民事责任适用无过错责任()

三、简答题(每题 8 分共 24 分)

- 1、区分动产和不动产的法律意义。
- 2、民事法律事实的概念和意义。
- 3、简述所有权的权能。

四、论述题(16 分)

试述侵权责任与违约责任的区别。

五、案例题(每题 15 分共 30 分)

1、女青年杨某在治病期间, 同意医院将其与医生的谈话场面及病体拍照。此后, 医院多次将这些照片在专家参加的研讨会上向与会者出示。一次, 该医院为宣传优生优育, 举办了为期 1 个月的“优生优育展览”。展览中选用杨某两幅照片, 一幅是杨某和其他患者一道与医生座谈, 其中杨某的形象非常丑陋;另一幅是杨某的眼睛部分用布条遮盖的病体裸照。杨某知道上述两事后非常气愤, 即向法院提起诉讼, 认为医院的行为侵犯了自己的人身权, 要求其停止侵害, 赔偿损失。问:

- (1)医院的上述行为是否构成对杨某人身权的侵犯?
- (2)杨某可否请求得到法律的保护?

2、甲乙丙三村分别按 20%、30%、50%的比例共同投资兴建了一座水库, 蓄水量 10 万立方米, 约定用水量按投资比例分配。某年夏天, 丙村与丁约定当年 7 月中旬从自己的用水量中向丁供应灌溉用水 1 万立方米, 丁支付价款 1 万元。供水时, 水渠流经戊村, 戊村将水全部截流灌溉本村农田。丁村因未及时得到供水, 致秧苗损失 5 千元。丁村发现丙村故意不给供水, 遂派村民将水库堤坝挖一缺口以放水, 堤坝因此受损, 需花 2 万余元方可修复。因缺口大, 水下泻造成甲村鱼塘中鱼苗损失 2000 元。由于发生了上述情形, 乙村欲将其 30%的份额转让给庚村。问:

- (1)本案涉及哪些民事法律关系?
- (2)丙村与丁村之间的约定是否有效?为什么?
- (3)丁村秧苗损失可向谁索赔?为什么?
- (4)甲村鱼苗损失应由谁赔偿?为什么?
- (5)乙村欲将其 30%的份额转让给庚村, 乙村应履行何种义务?甲、丙享有何种权利?

参考答案:

一、选择题

1.C 2.D 3.B 4.D 5.D 6.C 7.B 8.B 9.C 10.C
11.D 12.D 13.D 14.A 15.C 16.C 17.B 18.D 19.D 20.A
21.C 22.B 23.C 25.B 26.A 27.D 28.B 29.B 30.D

二、判断题

1. × 2. × 3. √ 4. √ 5. × 6. × 7. × 8. × 9. × 10. √

三、简答题

1、区分动产和不动产的法律意义主要在于：

(1)法律对动产与不动产的调整原则不同.法律对动产一般赋予其流通性,而对不动产一般不赋予其流通性.

(2)权利的公示方式和变动要件不同.动产上的权利一般以占有为公示方式,权利的变动以交付为要件;而不动产上的权利以登记为公示方式,权利的变动以登记为要件.

(3)在某些法律关系中,法律的适用不同.

(4)诉讼管辖不同.不动产纠纷由不动产所在地法院管辖,动产纠纷则不依动产所在地确定管辖.

2、民事法律事实,是指法律规定的能够引起民事法律关系发生变更或终止的客观现象.民事法律事实的意义就在于能引发一定的民事法律后果,包括三种情形:

(1)引起民事法律关系的发生.民事法律关系的发生包括绝对发生和相对发生.

(2)引民事法律关系的变更,即民事法律关系要素中的任一要素发生变化.

(3)引起民事法律关系的消灭,包括绝对消灭和相对消灭.

3、所有权的权能即所有权内容,是指所有权的作用.所有权的不同权能具有不同的作用,而这种作用又体现在的所有人对所有物实施一类或一系列行为的可能性上.根据<民法通则>的规定,所有权的权能包括占有使用收益和处分四种权能:

(1)占有权能.占有是指对物为事实上的管领的事实.占有权能是所有权的基本权能,是所有人行使支配权的基础和前提.占有权能通常属于所有人,即由所有人在事实上控制属于自己的财产.在某些情况下,占有权能也可以与所有人发生分离,而归属于非所有人,即非所有人占有.

(2)使用权能.使用是指按照财产的性能和用途,地物加以利用,以满足生产和生活需要.所有权的使用权能系对财产的具体利用.本质上是实现财产的使用价值.使用是直接作用于所有物上的权能,所以,使用权能是以占有权为前提的,有使用权能必有占有权能.如同占有一样,使用权能也可以与所有人发生分离,而非所有人享有.

(3)收益权能.收益是指收取所有物所产生的经济利益,其实质是获取物的价值.收益产生于人们对经济利益的追求,为所有权的重要权能之一.收益权能与使用权能紧密相联的.一般情况下,收益权能是以使用权能为前提的,故收益权能和使用权能的主体往往是一致的.但在一定条件下,收益权能和使用权能也可以发生分离,即由不同的主体分别享有.

(4)处分权能.处分是指依法对物进行处置,从而决定其命运.处分权能是所有权的核心权能,包括事实上的处分和法律上的处分.事实上的处分是指对物进行消费,即通过事实行为使物的物理形态发生变化,从而满足人们的需要.法律上的处分是指对物的所有权的处置,即通过法律行为使物的所有权的发生变动.法律上的处分有广义与狭义之分.狭义的处分仅指对物的所有权发生变化,即所有人将物的所有权转让于他人;而广义的处分,还包括对物的所有权所设定的负担,如设定抵押权,典权等.处分权能一般情况下只能由所有人自己行使,非所有人只能依法律规定或所有人意思享有处分权能.

四、论述题

侵权的民事责任是指公民法人由于过错侵害国家的集体的财产以及侵害他人的财产人身所应承担的法律后果.违约责任是指违反合同约定的义务所应承担的法律后果.其主要区别在于:

(1) 产生责任的根据不同.侵权的民事责任是在有损害事实的前提下,由法律直接规定的民事责任;而违约责任则以存在有效合同为前提,以违反合同的约定为条件.

(2) 保护的对象范围不同.侵权民事责任保护民事主体的财产权,也保护人身权;而违约责任则以财产权为保护对象.

(3) 适用的归责原则不同.侵权行为的民事责任以过错责任为原则,同时也适用无过错责任原则以及公平责任原则;而违约责任一般只适用过错责任原则中的推定过错责任,一般不适用无过错责任原则.

(4) 承担责任的主体范围不同.侵权行为的民事责任的承担者,不限于本人,也不限于有行为能力的人;而违约责任则主要由违约人自己承担,而且一般都是有相应民事行为能力的人,无民事行为能力的人通常不发生违约责任问题.

(5) 承担责任的方式不同.侵权行为的民事责任既适用财产责任方式,也适用非财产责任方式;而违约责任仅适用财产责任.

五、案例题

1、(1)医院将杨某照片在专家参加的研讨会上向与会者出示,是为了科学研究,不构成侵权;但展览杨某的病体裸照侵犯了杨某的名誉权。

(2)杨某可以求得法律保护, 有权要求医院承担侵犯名誉权的民事责任。

2、(1)甲、乙、丙三村对水库的共有关系;丁村对甲、乙、丙的侵权关系;丁村对甲村鱼苗等损失的侵权关系;乙村瑟庚村的合同关系;戊村对丙村的侵权关系;

(2)有效。甲乙丙村对水量为按份共有, 丙村有权把自己的份额转让他人。

(3)向丙村索赔。合同不履行而造成的损失向另一方当事人索赔。

(4)由丁村赔偿是丁村的侵权行为(挖缺堤坝)造成的鱼苗损失。

(5)乙村应通知甲、丙村在同等条件下享有优先购买权。