

2010 年全国硕士研究生招生考试法律硕士 (非法学)专业学位联考

专业基础课试题

一、单项选择题(第 1~40 小题,每小题 1 分,共 40 分。下列每题给出的四个选项中,只有一个选项是符合题目要求的。请在答题卡上将所选项的字母涂黑)。

1. A 国公民甲在我国境内抢劫 A 国公民乙后逃回 A 国,被 A 国法院判处 3 年监禁。甲刑满后来到我国,我国法院对甲的上述抢劫行为行使管辖权,是基于()。

- A. 属人管辖原则 B. 属地管辖原则
C. 保护管辖原则 D. 普遍管辖原则

2. 甲将自己亲生的婴儿以 2 万元价格卖给他人。甲认为自己的行为不构成犯罪。甲的这一认识错误属于()。

- A. 法律认识错误 B. 对象认识错误
C. 客体认识错误 D. 手段认识错误

3. 行为人因不能抗拒的原因而引起损害结果的,不是犯罪。这是由于行为人()。

- A. 对危害结果的发生没有认识
B. 对危害结果的发生没有预见
C. 对危害结果的发生不存在故意或过失
D. 不具备犯罪的主体条件

4. 下列关于单位犯罪的表述,正确的是()。

- A. 单位犯罪都是故意犯罪
B. 单位犯罪都是以牟利为目的的犯罪
C. 单位犯罪都采用双罚制
D. 单位犯罪也可以只处罚自然人

5. 下列情形中,属于犯罪预备的是()。

A. 甲买回剧毒农药意图杀害妻子,后念及夫妻多年情分,悄悄将农药处理掉

B. 乙以出卖为目的,买到一婴儿后,但尚未出手即被抓获

C. 丙尾随从银行取款出来的刘某,意图抢劫,在小区入口处被保安阻拦

D. 丁乘某女不备,将其扑倒,意欲强奸,却被该女制服

6. 甲想杀死乙,从远处向乙开枪射击,致乙重伤。甲的行为符合()。

- A. 标准的犯罪构成 B. 修正的犯罪构成
C. 基本的犯罪构成 D. 派生的犯罪构成

7. 根据《刑法》规定,减轻处罚是()。

- A. 判处法定刑中较轻的刑罚
B. 判处法定刑中最轻的刑罚
C. 在法定刑以下判处刑罚
D. 在法定刑的限度以内判处刑罚

8. 下列关于数罪并罚的表述中,正确的是()。

- A. 数罪并罚时采用限制加重原则
B. 并科原则可以适用于附加刑和管制
C. 数罪中有被判处死刑的,对主刑应采用吸收原则

D. 限制加重原则只适用于有期徒刑

9. 甲在行驶中的公共汽车上与售票员发生争执,气愤之下举起随身携带的铁锤猛砸汽车车窗,致车窗玻璃破碎、车窗变形,造成经济损失 1 万余元。甲的行为构成()。

- A. 破坏交通工具罪
B. 故意毁坏财物罪
C. 破坏交通设施罪
D. 以危险方法危害公共安全罪

10. 甲伪造 10 万美元后,出售了其中的 5 万美元假币,还剩 5 万美元假币没有出售。对甲的行为应()。

- A. 以伪造货币罪定罪处罚
B. 以伪造货币罪与出售假币罪并罚
C. 以出售假币罪定罪处罚
D. 以伪造货币罪与持有假币罪并罚

11. 甲因与乙有仇,便捏造乙卖淫的事实,到处散布并向公安局告发,使乙受到严重精神伤害。甲的行为构成()。

- A. 诬告陷害罪 B. 报复陷害罪
C. 侮辱罪 D. 诽谤罪

12. 下列行为中,构成招摇撞骗罪的是()。

A. 甲冒充某省电视台记者骗取他人钱财,数额较大

B. 乙冒充工商局副局长玩弄多名女青年

C. 丙冒充国有公司总经理玩弄多名女青年,并致两人怀孕

D. 丁冒充某大学招生办主任骗取他人钱财,数额较大

13. 下列行为中,应当以盗窃罪定罪处罚的是()。

A. 甲窃取他人信用卡并使用,数额较大

B. 乙谎称张三委托其保管的名贵字画被盗,将该字画据为己有

C. 丙多次潜入陵园窃取骨灰

D. 丁捡到信用卡后,在柜台上试中密码取款,数额较大

14. 甲因非法经营罪被判处缓刑,在缓刑考验期内去外地参与传销活动(尚不构成犯罪),监督机关得知后多次通知其即刻返回,但甲以各种理由推托拒不返回,情节严重。对甲应当()。

A. 撤销缓刑,同时认定构成脱逃罪,两罪并罚

B. 撤销缓刑,执行原判刑罚

C. 重新确定缓刑考验期

D. 撤销缓刑,对原犯罪从重处罚

15. 某矿井在开采中瓦斯浓度超标,工人向矿主反映。矿主拒绝解决问题,并威胁不干活即开除,要求工人继续采矿,致3人窒息死亡,5人重伤。该矿主的行为应定为()。

A. 重大责任事故罪

B. 过失致人死亡罪

C. 过失以危险方法危害公共安全罪

D. 强令违章冒险作业罪

16. 甲与国有公司仓库保管员乙合谋后,由甲在乙值班时将库存物资运出。销赃所得3万元由二人平分。在本案中()。

A. 甲、乙都构成贪污罪

B. 甲、乙都构成盗窃罪

C. 甲构成盗窃罪,乙构成贪污罪

D. 甲构成掩饰、隐瞒犯罪所得罪,乙构成盗窃罪

17. 甲报复杀害其仇人乙,在农贸市场将自制的爆炸装置点燃后掷向乙,致乙重伤,并造成三名菜农

轻伤。对甲的行为应定为()。

A. 故意杀人罪

B. 故意杀人罪和故意伤害罪

C. 故意伤害罪

D. 爆炸罪

18. 国家工作人员甲与普通公民乙相互勾结,由乙接受他人财物,由甲为行贿人谋取利益。甲、乙的行为()。

A. 属于必要的共同犯罪

B. 属于任意的共同犯罪

C. 属于特殊的共同犯罪

D. 不成立共同犯罪

19. 下列行为中,应以故意泄露国家秘密罪定罪处罚的是()。

A. 公安机关办案人员甲打电话告知犯罪嫌疑人张三将对其执行逮捕的机密,张三听后随即潜逃

B. 国家机关工作人员乙接受国外情报机构收买,为其提供所掌握的国家秘密

C. 有限责任公司工程师丙未经许可,私自出售本单位保密的专有技术配方

D. 国家机关工作人员丁为筹措儿子的留学费用,将掌握的国家秘密出售给境外媒体

20. 下列行为中,应以抗税罪定罪处罚的是()。

A. 企业负责人甲指使财务人员拒不进行纳税申报

B. 公司经理乙在税务人员来征缴税款时指使职工暴力抗拒,致该税务人员重伤

C. 公司财务人员丙在税务人员来征缴税款时将账簿隐藏起来,拒不交出

D. 企业负责人丁在税务人员来征缴税款时拒绝缴纳,并指使职工砸坏征税工作车辆

21. 下列选项中,具有民事行为能力的是()。

A. 7个月的胎儿 B. 满月的婴儿

C. 会画画的猩猩 D. 被诽谤的死者

22. 公民因飞机失事失踪的,利害关系人申请宣告其死亡的时间要件是()。

A. 飞机失事发生之日起满2年

B. 政府公布失踪人员名单之日起满2年

C. 飞机失事发生之日起满4年

D. 政府公布失踪人员名单之日起满4年

23. 甲与乙约定:“甲的儿子如果去外地工作,甲、乙之间的房屋租赁合同即行生效。”这一民事法律行为所附条件为()。

A. 消极的解除条件 B. 积极的解除条件

C. 消极的延缓条件 D. 积极的延缓条件

24. 甲欲按乙公司寄送的价目表上的报价购买某型号电脑一台。某日,甲委托朋友丙转告乙公司其购买意向。在《民法》上,丙是甲的()。

A. 代理人 B. 代表人
C. 传达人 D. 居间人

25. 出租人甲将房屋交给承租人乙占有使用,乙对该房屋的占有属于()。

A. 直接占有 B. 间接占有
C. 善意占有 D. 恶意占有

26. 下列选项中,属于所有权继受取得方式的是()。

A. 先占 B. 遗赠
C. 添附 D. 生产

27. 人民法院在处理相邻用水纠纷时,对有过错一方影响他方正常生产和生活的,应当责令其()。

A. 赔礼道歉 B. 消除危险
C. 排除妨害 D. 恢复原状

28. 甲将一件名贵瓷器交乙保管。在保管期间,乙提出购买此瓷器,甲、乙双方达成买卖合意。在买卖合同中,瓷器的交付方式属于()。

A. 简易交付 B. 现实交付
C. 指示交付 D. 占有改定

29. 下列合同中,当事人可以行使留置权的是()。

A. 行纪合同 B. 买卖合同
C. 租赁合同 D. 委托合同

30. 债务人将其债务转移给第三人的生效条件之一是()。

A. 通知债权人
B. 债务人充当保证人
C. 取得债权人的同意
D. 向债权人提供抵押物

31. 在以招标方式订立合同时,下列行为属于承诺的是()。

A. 投标 B. 定标
C. 开标 D. 招标

32. (根据新法修订)2015年12月31日,甲被人打伤,但直至2016年10月30日,甲才得知凶手是乙。若2019年6月5日至2019年6月14日,甲因所在地发生地震,无法与外界联系。甲向人民法院起诉不丧失胜诉权的最后日期是()。

A. 2018年12月31日 B. 2019年10月30日
C. 2019年12月14日 D. 2019年11月10日

33. 甲与乙订立买卖合同,约定甲于10月10日

交货,乙在收货后10天内付款。交货期届满时,甲发现乙有转移资金以逃避债务的行为。对此,甲可依法行使()。

A. 先履行抗辩权 B. 同时履行抗辩权
C. 先诉抗辩权 D. 不安抗辩权

34. 自然人开始享有荣誉权的时间是()。

A. 出生时
B. 取得荣誉称号时
C. 年满18周岁时
D. 年满18周岁且取得荣誉称号时

35. 超市怀疑顾客甲盗窃超市的商品,保安将其带至办公室搜身,无果。甲因此郁郁寡欢。超市侵害了甲的()。

A. 尊严权 B. 身体权
C. 健康权 D. 名誉权

36. 甲与乙约定:由甲从乙拍摄的照片中选择150幅,供出版之用。为出版的必要,出版社将甲选出的部分照片作了修剪。出版物封面标明“甲著”,封底标明“乙摄影”。本案中,出版社的行为()。

A. 既侵害乙的保护作品完整权,也侵害乙的署名权
B. 未侵害乙的保护作品完整权,也未侵害乙的署名权
C. 未侵害乙的保护作品完整权,但侵害乙的署名权
D. 侵害乙的保护作品完整权,未侵害乙的署名权

37. 下列行为中,属于可撤销民事法律行为的是()。

A. 甲(8周岁)接受远房亲戚馈赠的现金1万元
B. 乙(14周岁)用压岁钱购买价值2800元的金项链
C. 丙从某公司购买一辆无牌照的走私车
D. 丁因受对方欺诈买回一部不能使用的手机

38. 甲立有遗嘱,表示其遗产由独生子乙继承。乙因病先于甲死亡。甲死亡后,乙的儿子丙继承甲的遗产。这属于()。

A. 遗嘱继承 B. 代位继承
C. 转继承 D. 第二顺序法定继承

39. 甲雇佣乙为自己的长途货车司机。乙在送货过程中,因重大过失致行人丙受到伤害。对丙的伤害应由()。

A. 甲承担赔偿责任
B. 乙承担赔偿责任
C. 甲和乙承担按份赔偿责任
D. 甲和乙承担连带赔偿责任

40. 甲邀请乙一同到河边钓鱼。当乙甩竿时,鱼钩挂在旁边裸露的电线上,乙当场触电身亡。经查,该输电线路属供电局所有。对乙的死亡应承担责任的()。

- A. 甲
B. 乙
C. 供电局
D. 甲和供电局

二、多项选择题(第 41 ~ 50 小题,每小题 2 分,共 20 分。下列每题给出的四个选项中,至少有两个选项是符合题目要求的。请在答题卡上将所选项的字母涂黑。多选、少选或错选均不得分)。

41. 国家工作人员利用职务上的便利实施的下列行为,构成挪用公款罪的有()。

- A. 甲将优抚资金 10 万元借给朋友购买股票,2 个月内归还
B. 乙将价值 10 万元的防汛物资借给朋友建造住宅,半年后归还
C. 丙将教育专项资金 100 万元用作自己开办公司的注册资本金,1 个月内归还
D. 丁将救济款项 50 万元用于本单位购买高级轿车

42. 下列行为中,以抢劫罪一罪定罪处罚的有()。

- A. 甲采用暴力制服某首饰店门卫劫取大量首饰后,担心被门卫认出而将其杀害
B. 乙在抢劫某金店过程中,因金店门卫与之搏斗而杀死该门卫
C. 丙将某银行运钞车押运员打死后取走现金 100 万元
D. 丁抢劫一重病患者的治疗费用后,该患者因无钱治病而自杀身亡

43. 虚开增值税专用发票罪的行为方式有()。

- A. 为他人虚开增值税专用发票
B. 为自己虚开增值税专用发票
C. 让他人自己虚开增值税专用发票
D. 介绍他人虚开增值税专用发票

44. 下列给商业秘密权利人造成重大损失的行为中,构成侵犯商业秘密罪的有()。

- A. 以盗窃的方法获取他人商业秘密
B. 以购买的手段获取他人商业秘密
C. 明知是他人盗窃来的商业秘密而收买
D. 违反保守商业秘密约定,披露他人商业秘密

45. 犯罪目的在定罪中的作用有()。

- A. 决定某些犯罪的成立
B. 决定故意犯罪的既遂
C. 决定某些犯罪的性质
D. 决定是否成立共同犯罪

46. 下列现象中,属于民事法律行为的有()。

- A. 甲被宣告死亡
B. 乙参加朋友的婚礼
C. 丙抛弃旧电脑
D. 丁参加当地人大代表的选举

47. 下列请求中,不适用诉讼时效的有()。

- A. 离婚请求权
B. 不当得利返还请求权
C. 分割家庭财产请求权
D. 排除妨害请求权

48. 甲发现一头牛在自家田里吃麦苗便将其牵回家喂养,后牛生病甲请来兽医为其治疗。一个月后乙发现自己的牛在甲家牛棚,便向甲要求返还,甲同意返还,但是要求乙支付下列费用。乙应当支付的费用有()。

- A. 拾牛报酬
B. 麦田损失费
C. 饲料费
D. 牛的治疗费

49. 下列行为中,侵犯专利权的有()。

- A. 为科学研究和实验而使用有关专利的
B. 从代理商处购买专利产品后,转售该产品的
C. 从小知情而为生产经营目的制造侵害专利权产品的
D. 在临时通过中国领海的捕鲸船上,使用中国专利技术加工鲸鱼产品的

50. 甲与乙在某影楼拍摄了一组婚纱照。未经甲乙许可,影楼将他们的一张婚纱照置于橱窗中招揽生意。1 年后,甲乙发现影楼的侵权行为,起诉请求精神损害赔偿。人民法院确定其精神损害赔偿数额的根据为()。

- A. 侵权人的获利情况
B. 侵权人承担责任的经济能力
C. 侵权行为所造成的后果
D. 受诉法院所在地的平均生活水平

三、简答题(第 51 ~ 54 小题,每小题 6 分,共 24 分)。

51. 简述防卫过当的成立条件。
52. 简述黑社会性质组织的特征。
53. 简述民事法律行为有效条件。
54. 简述缔约过失责任的适用情形。

四、辨析题(第 55 ~ 56 小题,每小题 8 分,共 16 分。要求对命题进行判断并着重阐明理由)。

55. 请对“实施同样的行为,就应当以同样罪名定罪处罚”这一说法进行辨析。

56. 我国有:嫁出去的女儿,泼出去的水的说法,请根据《婚姻法》《继承法》中家庭成员之间的权利义务关系的规定对这种说法进行分析。

五、法条分析题(第 57~58 小题,每小题 10 分,共 20 分。要求符合立法原意和刑法理论)。

57.《刑法》第 26 条第 1 款规定:“组织、领导犯罪集团进行犯罪活动的或者在共同犯罪中起主要作用的,是主犯。”试说明:

- (1) 犯罪集团的概念及其成立条件。
- (2) 主犯与首要分子之间的关系。
- (3) 主犯承担刑事责任的范围。

58.《中华人民共和国担保法》第 6 条规定:“本法所称保证,是指保证人和债权人约定,当债务人不履行债务时,保证人按照约定履行债务或者承担责任的义务。”试分析保证的特征,设定条件和效力。

六、案例分析题(第 59~60 小题,每小题 15 分,共 30 分)。

59. 人民法院查明成年人高某以下犯罪事实:

事实一:2006 年 7 月 2 日高某在拐卖妇女顾某过程中,将顾某强行奸淫,后又强迫其卖淫,7 月 9 日将顾某出卖。在 7 月 20 日,高某还以出卖为目的偷盗两名婴儿。为防止婴儿哭闹,高某给婴儿喂了安眠药,因剂量不当导致其中一名婴儿死亡。另一名婴儿一直没有卖出去。

事实二:高某听说有人向公安机关举报了自己的上述事实,便带着 10 万元人民币,于 2006 年 9 月 2 日晚找到该县公安局分管刑事侦查工作的副局长任

某(任某为高某父亲的战友,与高家关系甚密),请任某帮忙。任某在收下钱款后答应“想办法”。后来,任某找了个“理由”让办案人员对该举报材料进行了“技术”处理而没有立案。不久,任某调离公安机关。高某因“事实一”中的行为被司法机关采取强制措施后,主动交代了向任某送钱的事实。

阅读分析上述材料后,请回答下列问题:

(1)“事实一”中高某的行为应如何定罪处罚?为什么?

(2)“事实二”中高某的行为应如何定罪处罚?为什么?

(3)“事实二”中任某的行为应如何定罪处罚?为什么?

60. 甲将一栋楼房出租给乙,租期 3 年。1 年后,甲向丙借款 100 万元,期限为 1 年,以该楼房作为抵押物并办妥相关抵押登记手续。借款期限届满,甲无力偿还债务,丙遂向法院起诉,要求拍卖该栋楼房以实现抵押权,并主张优先购买权。乙得知后也主张优先购买权,经评估,该栋楼房价值 200 万元。

根据上述案情,请回答:

(1) 乙是否享有优先购买权?请说明理由。

(2) 丙是否享有优先购买权?请说明理由。

(3) 如果案外人丁愿出价 300 万元,则丁在什么情况下可以购得此房?请说明理由。

专业基础课试题参考答案(2010 非)

一、单项选择题

1. [答案] B

[考点] 刑法的属地管辖原则

2. [答案] A

[考点] 法律上的认识错误

3. [答案] C

[考点] 无意识行为

4. [答案] D

[考点] 单位犯罪

5. [答案] C

[考点] 注意犯罪预备与犯罪未遂、犯罪中止的区别

6. [答案] B

[考点] 修正的犯罪构成

7. [答案] C

[考点] 减轻处罚

8. [答案] C(BC 符合新法)

[考点] 数罪并罚原则

9. [答案] B

[考点] 故意毁坏财物罪

10. [答案] A

[考点] 伪造货币罪的认定

11. [答案] D

[考点] 诽谤罪的认定

12. [答案] B

[考点] 招摇撞骗罪的认定

13. [答案] A

[考点] 盗窃罪定罪处罚

14. [答案] B

[考点] 缓刑的法律后果

15. [答案] D
[考点] 强令违章冒险作业罪
16. [答案] A
[考点] 贪污罪
17. [答案] D
[考点] 爆炸罪
18. [答案] B
[考点] 共同犯罪的形式
19. [答案] A
[考点] 故意泄露国家秘密罪
20. [答案] D
[考点] 抗税罪
21. [答案] B
[考点] 民事权利主体
22. [答案] A
[考点] 宣告死亡的条件
23. [答案] D
[考点] 条件的种类
24. [答案] C
[考点] 传达人
25. [答案] A
[考点] 占有的类型
26. [答案] B
[考点] 所有权的继受取得
27. [答案] C
[考点] 相邻关系的处理、物权的保护
28. [答案] A
[考点] 简易交付
29. [答案] A(AD符合新法)
[考点] 留置权的法律特征
30. [答案] C
[考点] 债务转移
31. [答案] B
[考点] 合同订立方式
32. [答案] C
[考点] 诉讼时效期间的中止
33. [答案] D
[考点] 不安抗辩权
34. [答案] B
[考点] 荣誉权
35. [答案] A
[考点] 尊严权
36. [答案] D
[考点] 作品完整权、署名权
37. [答案] D
[考点] 可撤销民事法律行为

38. [答案] B
[考点] 代位继承
39. [答案] D(C符合新法)
[考点] 侵权的连带赔偿责任
40. [答案] C
[考点] 安全保障义务
- 二、多项选择题
41. [答案] ABC
[考点] 挪用公款罪
42. [答案] BCD
[考点] 抢劫罪
43. [答案] ABCD
[考点] 虚开增值税专用发票罪
44. [答案] ABCD
[考点] 侵犯商业秘密罪
45. [答案] AC
[考点] 犯罪目的
46. [答案] AC
[考点] 民事法律行为
47. [答案] ACD
[考点] 不适用诉讼时效的情形
48. [答案] BCD
[考点] 无因管理
49. [答案] CD
[考点] 专利权
50. [答案] ABCD
[考点] 精神损害赔偿

三、简答题

51. 答题要点:

- (1) 必须有不法侵害行为的发生。
- (2) 不法侵害正在进行。
- (3) 必须针对不法侵害者本人实行。
- (4) 目的是保护合法权益免受不法侵害。
- (5) 防卫行为明显超过必要限度造成重大损害。

52. 答题要点:

- (1) 形成稳定的犯罪组织,人数较多,有明确的组织者、领导者,骨干成员基本固定。
- (2) 有组织地通过违法犯罪活动或者其他手段获得经济利益,具有一定的经济实力,以支持该组织的活动。
- (3) 以暴力、威胁或者其他手段,有组织地多次进行违法犯罪活动,为非作恶,欺压、残害群众。
- (4) 通过实施违法犯罪活动,或者利用国家工作人员的包庇或者纵容,称霸一方,在一定区域或者行业内,形成非法控制或者重大影响,严重破坏经济、社会生活秩序。

53. 答题要点:

民事法律行为的有效条件包括:

(1) 行为人具有相应的民事行为能力。即行为人为人合格。

(2) 意思表示真实;即行为人的外部表示与其内心的真实意思相一致。

(3) 行为内容和行为形式不违反法律、行政法规的强制性规定,不违背公序良俗。

54. 答题要点:

缔约过失责任适用的情形包括:

(1) 假借订合同,恶意进行磋商。

(2) 故意隐瞒与订立合同有关的重要事实或者提供虚假情况。

(3) 泄露或者不正当地使用在订立合同过程中知悉的对方商业秘密。

(4) 其他违背诚实信用原则的行为等。

四、辨析题

55. 答题要点:

这一说法不完全正确。根据法律规定,可能出现实施同样的行为而不按同样罪名定罪处罚的情况:

(1) 因犯罪主体不同可能导致相同行为定不同罪名,并处罚不同(如盗窃罪与职务侵占罪、贪污罪)。

(2) 由于犯罪客体(或对象)不同导致相同行为定不同罪名,因而处罚不同(如盗窃仓库中的钢轨与盗窃正在使用的铁路上的钢轨)。

(3) 由于犯罪目的不同而导致相同行为定不同罪名,并给予不同处罚(如以牟利为目的传播淫秽物品的行为与不以牟利为目的传播淫秽物品的行为)。

(4) 由于法律把某行为作为其他犯罪的一种情节而不单独定罪(如奸淫被拐卖的妇女)。

(5) 由于犯罪行为属于想象竞合犯,或由于法条竞合,同样行为也可以构成不同的犯罪,并处不同的刑罚。

56. 答题要点:

这种说法是错误的。

(1) 根据《婚姻法》规定,我国实行男女平等的基本原则。在家庭关系中父母对子女有抚养教育的义务;子女对父母有赡养扶助的义务。当子女不履行赡养义务时,无劳动能力的或生活困难的父母,有要求子女付给赡养费的权利,嫁出去的女儿也不例外。

(2) 根据《婚姻法》和《继承法》的规定,父母和子女有相互继承遗产的权利,并互为第一顺序继承人。即使是嫁出去的女儿,也可以继承父母的遗产,父母也可以继承该女儿的遗产。

(3) 有负担能力的姐姐即使已经出嫁,对于父母已经死亡或父母无力抚养的未成年的弟、妹,有抚养的义务。在遗产继承中,兄弟姐妹处于第二顺序的地位,在无第一顺序继承人时可以互相继承遗产。

五、法条分析题

57. 答题要点:

(1) 犯罪集团是指3人以上为共同实施犯罪而组成的较为固定的犯罪组织。其构成特征为:成员在3人以上;目的在于在较长时期内共同实施特定的犯罪;有较为严密的组织性,有明显的首要分子,重要成员固定或者基本固定。

(2) 主犯与首要分子不完全一致。首要分子包括两种:犯罪集团的首要分子和聚众犯罪的首要分子。犯罪集团的首要分子都是主犯,但聚众犯罪的首要分子未必是主犯。

(3) 对犯罪集团的首要分子,按照犯罪集团的全部罪行处罚。对犯罪集团的首要分子以外的其他主犯,应当按照其所参与或者组织、指挥的全部罪行处罚。

58. [答案]

(1) 保证的特征:是由第三人提供的担保;是以保证人的信用作担保;具有从属性。

(2) 保证的设定条件:保证人需符合法定条件;保证人与债权人达成合意且意思表示真实;主合同合法有效;以书面形式订立。

(3) 保证的效力:在保证人与债权人之间,债权人在履行期限届满时,可以要求保证人承担保证责任;保证人则享有主债务人享有的一切抗辩权,同时一般保证中的保证人还享有先诉抗辩权;在保证人与主债务人之间,保证人在承担保证责任后,有权向主债务人追偿。

六、案例分析题

59. 答题要点:

(1) 高某的行为应定拐卖妇女、儿童罪。根据《刑法》规定,拐卖妇女、儿童过程中奸淫被拐卖妇女的、强迫被拐卖妇女卖淫的、以出卖为目的偷盗婴儿的、造成被拐卖儿童死亡的,均属于拐卖妇女、儿童罪中适用较重法定刑的情节。

(2) 高某的行为构成行贿罪。在被采取强制措施后,高某如实供述了司法机关还未掌握的本人行贿罪。按照刑法分则的规定,行贿人在被追诉前主动交代行贿行为的,可以从轻或减轻处罚。

(3) 任某的行为构成徇私枉法罪和受贿罪,但按一罪定罪处罚。按照《刑法》的规定,司法工作人员因收受受贿赂,而对明知是有罪的人故意包庇不使他受追诉的,依照处罚较重的规定定罪处罚。

60. 答题要点:

(1) 乙享有优先购买权。因为乙为承租人,享有在同等条件下优先购买该出租房的权利。

(2) 丙不享有优先购买权。因为丙作为抵押权人,只享有优先受偿权,该优先受偿权不等于优先购买权。

(3) 在乙放弃优先购买权或乙参加拍卖,但出价低于 300 万元时,则丁可以购得此房。出租人委托拍卖人拍卖租赁房屋,应当在拍卖 5 日前通知承租人。承租人未参加拍卖的,人民法院应当认定承租人放弃优先购买权。

科教园法硕

2010 年全国硕士研究生招生考试法律硕士 (非法学)专业学位联考

综合课试题

一、单项选择题(第 1~45 题,每小题 1 分,共 45 分。下列每题给出的四个选项中,只有一个选项是符合题目要求的。请在答题卡上将所选项的字母涂黑)。

1. 在法的概念问题上,古典自然法学派的主要观点是()。

- A. 法是阶级社会的产物
- B. 法是民族精神的产物
- C. 法是人类理性和本性的体现
- D. 法是自由意志的外在表现形式

2. 下列选项中,属于规范性法律文件的是()。

- A. 市公安局签发的拘留证
- B. 县民政部门核发的结婚证
- C. 省高级人民法院作出的判决书
- D. 省人大常委会制定的《农村公路管理条例》

3. 下列选项中,属于法区别于其他社会规范的特征是()。

- A. 概括性
- B. 规范性
- C. 抽象性
- D. 国家强制性

4. 我国《宪法》规定:“中华人民共和国公民有宗教信仰自由。”该规定属于法律规范中的()。

- A. 授权性规范
- B. 禁止性规范
- C. 义务性规范
- D. 命令性规范

5. 按照法律关系主体是否特定化,可以将法律关系划分为()。

- A. 基本法律关系与普通法律关系
- B. 绝对法律关系与相对法律关系
- C. 调整性法律关系与保护性法律关系
- D. 平权型法律关系与隶属型法律关系

6. 下列选项中,不属于我国正式法律渊源的是()。

- A. 制定法
- B. 习惯法
- C. 国际惯例
- D. 国际条约

7. 下列关于法的效力的表述,能够成立的是()。

- A. 法律应使人知晓,不知者不为罪
 - B. 法律不经公布,就不具有效力
 - C. 在现代社会,法律完全不具有溯及力
 - D. 法的效力高低取决于其强制性程度
8. 下列关于英美法系特征的表述,能够成立的是()。

- A. 法的基本分类是公法和私法
- B. 承袭罗马法传统,不制定法典
- C. 制定法和判例法都是法的正式渊源
- D. 诉讼不采用对抗制,法官是双方争议的裁决者

9. 下列关于立法的表述,不能成立的是()。

- A. 立法体制的核心问题是立法权的分配
- B. 修改和废止法律是立法活动的重要组成部分
- C. 立法反映社会发展规律,与人的主观能动性无关

D. 有关国家机关发布的规范性法律文件属于广义的立法

10. 下列关于法律制裁的表述,能够成立的是()。

- A. 罚金与罚款没有性质上的区别
- B. 行政处罚不属于法律制裁
- C. 民事制裁都是财产制裁
- D. 法人可以成为刑事制裁的对象

11. 下列关于法律责任的表述,能够成立的是()。

- A. 党员违反党纪的行为应承担法律责任
- B. 追究法律责任的最终依据只能是狭义上的法律

C. 有些情况下,行为人没有主观过错也要承担法律责任

D. 设定法律责任的主要目的在于对违法者进行法律制裁

12. 下列选项中,属于司法活动范畴的是()。

- A. 司法局审查发放律师执业证
B. 交通警察对交通违章者进行罚款处罚
C. 最高人民法院向全国人民代表大会做工作报告
D. 检察机关对涉嫌贪污的犯罪嫌疑人予以批准逮捕
13. 最高人民法院和最高人民检察院对具体适用法律问题的解释有原则性分歧时,有权作出解释或决定的机关是()。
A. 全国人民代表大会
B. 全国人民代表大会常务委员会
C. 国务院
D. 中央政法委员会
14. 下列关于法律监督的表述,能够成立的是()。
A. 法律监督包括国家监督和社会监督
B. 法律监督是平行主体之间的监督
C. 法律监督是自上而下的监督
D. 行政监督属于外部法律监督
15. 下列选项中,不属于法的实施方式的是()。
A. 法的制定 B. 法的适用
C. 法的执行 D. 法的遵守
16. 现代国家的政体形式大多数是()。
A. 议会君主制 B. 二元君主制
C. 共和制 D. 人民代表制
17. 在我国,国务院与地方各级国家行政机关之间的关系()。
A. 统一领导关系 B. 指导关系
C. 监督关系 D. 相互协作关系
18. 全国人民代表大会的工作方式是()。
A. 举行会议 B. 进行社会调查
C. 审议议案 D. 监督其他国家机关
19. 将国家权力划分为立法权、行政权和对外联盟权的启蒙思想家是()。
A. 孟德斯鸠 B. 洛克
C. 卢梭 D. 霍布斯
20. 根据我国现行宪法的规定,有权宣布全国进入紧急状态的国家机关是()。
A. 全国人民代表大会
B. 全国人民代表大会常务委员会
C. 国家主席
D. 国务院
21. 下列对特定国家宪法解释体制的表述,正确的是()。
A. 法国采用国家元首解释体制
B. 俄罗斯采用立法机关解释体制
C. 美国采用司法机关解释体制
D. 德国采用公民团体解释体制
22. 根据我国现行宪法和法律的规定,罢免人民代表大会代表的决议的备案机关是()。
A. 本级人民代表大会
B. 本级人民代表大会常务委员会
C. 上一级人民代表大会
D. 上一级人民代表大会常务委员会
23. 2004年我国宪法修正案完善了保护私有财产的规定,下列表述正确的是()。
A. 首次采用“私有财产权”的概念
B. 明确规定了非公有制经济的宪法地位
C. 确立了私有财产神圣不可侵犯的原则
D. 规定了对私有财产征收、征用并给予合理赔偿制度
24. 下列关于我国村民委员会的表述,正确的是()。
A. 村民委员会是村民自我组织的基层群众性自治组织
B. 村民委员会组成人员由村民直接选举产生
C. 村民委员会每届任期5年,其成员可以连选连任
D. 按照便于村民自治的原则,每个自然村单独设置村民委员会
25. 我国对于集会游行示威自由的管理方式是()。
A. 备案制 B. 许可制
C. 追惩制 D. 预防制
26. 下列选项中,实行集体负责制的中央国家机关是()。
A. 国务院 B. 全国人民代表大会
C. 国务院各部委 D. 中央军事委员会
27. 近期,几位法学教授撰文指出《城市房屋拆迁管理条例》的部分内容与我国现行宪法相抵触。依据我国《宪法》和法律关于宪法监督的规定,他们可以()。
A. 向国务院书面提出进行审查的建议
B. 向最高人民法院书面提出进行审查的建议
C. 向全国人民代表大会书面提出进行审查的建议
D. 向全国人民代表大会常务委员会书面提出进行审查的建议
28. 1947年成立的第一个民族自治政府即内蒙古自治政府的法律依据是()。
A. 《陕甘宁边区宪法原则》

- B.《陕甘宁边区施政纲领》
C.《中华苏维埃共和国宪法大纲》
D.《中国人民政治协商会议共同纲领》
29. 最早确立政党制度的国家是()。
A. 美国 B. 英国
C. 德国 D. 法国
30. 在我国,公民人格尊严不受侵犯属于宪法权利类别中的()。
A. 政治权利和自由 B. 人身自由
C. 平等权 D. 社会经济权利
31. 下列选项中,不属于宪法调整的社会关系是()。
A. 国家与公民之间的关系
B. 政党内部的关系
C. 国家机关之间的关系
D. 国家机关内部的关系
32. 唐律的篇目数是()。
A. 六篇 B. 七篇
C. 十二篇 D. 十八篇
33. 宋朝“既杖其脊,又配其人,且刺其面,一人之身,一事之犯,而兼受三刑”的刑罚是()。
A. 刺配 B. 发遣
C. 充军 D. 流刑
34. 颁布中国历史上第一部正式民法典的政权是()。
A. 晚清政府 B. 南京临时政府
C. 北洋政府 D. 南京国民政府
35. 西周时期对诉讼已经有所区分,其中“以财货相告”称为()。
A. 讼 B. 告
C. 狱 D. 诉
36. 唐朝编纂的第一部律典是()。
A. 武德律 B. 开皇律
C. 永徽律 D. 贞观律
37. 将中央司法机关由廷尉改为大理寺的朝代是()。
A. 汉朝 B. 晋朝
C. 北齐 D. 北周
38. 根据 1913 年《中华民国宪法草案》的规定,总统的任期是()。
A. 四年 B. 五年
C. 七年 D. 十年
39. 南京国民政府宪法、法律的统一解释机构是()。
A. 行政院 B. 立法院
C. 司法院大法官会议 D. 国民大会

40. 汉朝建立了由皇帝或上级司法机关对囚徒复查审查的制度,以平反冤案,疏理滞狱。这种制度称为()。
A. 读鞠 B. 乞鞠
C. 录囚 D. 举劾
41. 规定“诸色人同类自相婚姻者,各从本俗法”的朝代是()。
A. 唐朝 B. 宋朝
C. 元朝 D. 清朝
42. 北洋政府普通法院系统实行的司法审级制度是()。
A. 四级二审制 B. 四级三审制
C. 三级二审制 D. 三级三审制
43. 《法经》中规定“六禁”的篇目是()。
A. 贼法 B. 盗法
C. 具法 D. 杂法
44. 下列关于《中国土地法大纲》主要内容的表述,正确的是()。
A. 实行地主不分田、富农分坏田的政策
B. 规定土地改革的执行机关是县、乡人民政府
C. 确定以乡村为单位、按人口平均分配土地的原则
D. 废除封建土地制度,但农民对所分得的土地只享有使用权
45. 下列关于明朝婚姻家庭继承法律制度的表述,不正确的是()。
A. 主婚权属于祖父母、父母,嫁娶违律的,独自主婚者
B. 七出仍是丈夫休妻的理由,义绝不再成为婚姻解除的条件
C. 婚姻缔结须有婚书和聘礼,同姓、同宗无服亲及良贱不得为婚
D. 继承采取“嫡庶无别,诸子均分”的原则,承认奸生子的继承权
- 二、多项选择题(第 46~63 小题,每小题 2 分,共 36 分。下列每题给出的四个选项中,至少有两个选项是符合试题要求的。请在答题卡上将所选项的字母涂黑。多选、少选或错选均不得分)。**
46. 下列选项中,属于法学交叉学科的有()。
A. 国际法学 B. 法经济学
C. 法社会学 D. 法医学
47. 划分部门法应考虑的主要原则有()。
A. 合目的性原则 B. 讲求效率原则
C. 适当平衡原则 D. 相对稳定原则
48. 下列选项中,属于法律关系客体的有()。

- A. 宅基地 B. 外科手术
C. 文学作品 D. 人格尊严
49. 下列关于行政责任的表述,能够成立的有()。
- A. 行政责任主要是无过错责任
B. 财产责任也是承担行政责任的一种方式
C. 行政责任的主体是行政主体和行政相对人
D. 行政责任产生的原因是行政违法行为或法律法规的规定
50. 下列选项中,属于法律意识的有()。
- A. 消费者的维权意识
B. 人们对法律尊重或反感的情绪
C. 人们关于法律公正的观念
D. 当事人对法院不信任的态度
51. 下列关于道德与法律的关系的表述,能够成立的有()。
- A. 道德与法律的内容互相渗透
B. 道德因素影响执法与司法
C. 道德水平高低影响法的遵守
D. 法律是道德的价值基础
52. 根据我国现行宪法的规定,享有宪法修改提议权的主体包括()。
- A. 全国人民代表大会常务委员会
B. 国家主席
C. 1/5 以上的全国人民代表大会代表
D. 执政党
53. 下列关于我国行政区划的表述,正确的有()。
- A. 自治州分为县、自治县、市
B. 直辖市和较大的市分为区、县
C. 基本行政区划分为省、县、乡三级
D. 民族自治地方包括自治区、自治州、自治县、民族乡
54. 我国选举制度中选举权的平等性具体表现在()。
- A. 正在服刑的人员享有选举权
B. 每个选民投出的选票具有同等的法律效力
C. 每个选民在每次投票中只享有一个投票权
D. 汉族代表和少数民族代表所代表的人口数存在适当差别
55. 下列选项中,属于我国人民法院应遵循的审判工作原则的有()。
- A. 合议制原则
B. 被告人有权获得辩护原则
C. 公开审理原则
D. 专门工作与群众路线相结合原则
56. 根据我国有关法律的规定,全国人民代表大会预备会议的主要内容有()。
- A. 选举主席团和秘书长
B. 决定是否举行秘密会议
C. 通过会议议程
D. 决定委员长人选
57. 根据我国《宪法》的规定,国家和社会对有残疾的公民的帮助具体表现在()。
- A. 劳动方面 B. 生活方面
C. 教育方面 D. 婚姻家庭方面
58. 下列关于我国特别行政区自治与民族区域自治的表述,正确的有()。
- A. 两者都是区域性自治,但自治的基础不同
B. 两者都是单一制国家结构形式下的特殊设计
C. 两者都是为了实现区域内人民的高度自治权
D. 两者都是地方性自治,但自治权的侧重点有所不同
59. 从宪法的形式特征看,我国现行宪法属于()。
- A. 成文宪法 B. 协定宪法
C. 刚性宪法 D. 人民民主宪法
60. 历史上属于中华法系的国家和地区包括()。
- A. 朝鲜 B. 越南
C. 印度 D. 日本
61. 中华民国南京临时政府颁布的革命法令有()。
- A. 易笞条例
B. 保护人民财产令
C. 徒刑改遣条例
D. 大总统令内务部禁止买卖人口文
62. 下列关于“马锡五审判方式”的表述,正确的有()。
- A. 重视深入实际,调查研究,调解息讼
B. 注重诉讼程序的正规化、法典化建设
C. 开创了抗日民主政权司法民主的崭新形式
D. 创造性地把中国共产党群众路线的工作方针运用于审判实践
63. 宋朝法律中规定的不动产典卖契约的成立要件包括()。
- A. 先问亲邻 B. 输钱印契
C. 过割赋税 D. 原主离业

三、简答题(第 64 ~ 66 小题,每小题 8 分,共 24 分。请将答案写在答题纸指定位置上)。

64. 简述法律规则的逻辑结构。

65. 简述我国《宪法》关于全国人民代表大会常

务委员会组成人员的规定及其意义。

66. 简述清末的领事裁判权制度。

四、分析题(第 67~69 小题,每小题 10 分,共 30 分。要求结合所学知识分析材料回答问题。请将答案写在答题纸指定位置上)。

67. 某公务员甲因情感纠葛与同事乙发生争执,将乙打伤。事后,甲所在的国家机关对其做出开除公职的处分,并移交司法机关处理。法院认为,甲的行为构成犯罪,判处甲有期徒刑一年,并赔偿乙的医药费。甲在狱中接受媒体采访时表示,今后要痛改前非,重新做人,并且希望他人从中吸取教训,不要重蹈覆辙。

请运用法理学相关知识和理论,回答下列问题:

- (1) 上述材料涉及哪几类法律责任?
- (2) 上述材料涉及法律的哪些规范作用?

68. 2007 年夏,某县警方在“扫黄”行动中抓获十余名涉嫌卖淫、嫖娼的违法人员。为扩大教育警示作用,在公开处理的现场,警方逐一宣读涉案人员姓名、出生日期和籍贯,并宣布处罚决定,然后游街示众。现场逾千人围观。

该事件经过媒体报道后引起了广泛的社会反响。有学者提出质疑,认为警方的做法有违宪嫌疑。警方回应称其执法活动合法,符合《宪法》关于国家机关

组织活动原则的规定。

请结合我国《宪法》的规定及相关知识,回答下列问题:

- (1) 该县警方的做法是否合法? 为什么?
- (2) 公安机关在执法活动中应遵循的基本原则是什么?

69. 《唐律疏议·名例》:“诸断罪而无正条,其应出罪者,则举重以明轻;其应入罪者,则举轻以明重。”

请运用中国法制史的知识和理论,分析上述文字并回答下列问题:

- (1) 上述所引唐律条文体现了唐朝法律的何种适用原则?
- (2) 试结合引文材料具体解释在司法实践中应如何适用上述原则?
- (3) 唐律的这一规定有何意义和作用?

五、论述题(第 70 小题,15 分。请将答案写在答题纸指定位置上)。

70. 联系实际,论述我国社会主义法治建设在构建社会主义和谐社会中的保障作用。

要求:观点明确,说理充分,条理清晰,语言规范、流畅。

综合课试题参考答案(2010 非)

一、单项选择题

1. [答案] C

[考点] 法的概念

2. [答案] D

[考点] 规范性法律文件

3. [答案] D

[考点] 法律的特征

4. [答案] A

[考点] 法律规范的种类

5. [答案] B

[考点] 法律关系

6. [答案] B

[考点] 法律渊源

7. [答案] B

[考点] 法律的效力

8. [答案] C

[考点] 法系

9. [答案] C

[考点] 法律的制定

10. [答案] D

[考点] 法律制裁

11. [答案] C

[考点] 法律责任

12. [答案] D

[考点] 司法活动

13. [答案] B

[考点] 法律解释

14. [答案] A

[考点] 法律监督

15. [答案] A

[考点] 法律的实施

16. [答案] C

〔考点〕 政体形式

17.〔答案〕 A

〔考点〕 国务院的职权

18.〔答案〕 A

〔考点〕 全国人民代表大会的工作方式

19.〔答案〕 B

〔考点〕 分权理论

20.〔答案〕 C

〔考点〕 国家主席的职权

21.〔答案〕 C

〔考点〕 宪法解释体制

22.〔答案〕 D

〔考点〕 人大代表的罢免

23.〔答案〕 A

〔考点〕 宪法修正案的内容

24.〔答案〕 BC(BC符合新法)

〔考点〕 基层群众性自治组织

25.〔答案〕 B

〔考点〕 公民的集会游行示威权利

26.〔答案〕 B

〔考点〕 国家机关的领导体制

27.〔答案〕 D

〔考点〕 宪法监督

28.〔答案〕 A

〔考点〕 革命根据地法律制度

29.〔答案〕 B

〔考点〕 政党制度的历史发展

30.〔答案〕 B

〔考点〕 公民的人身自由

31.〔答案〕 B

〔考点〕 宪法调整的社会关系

32.〔答案〕 C

〔考点〕 唐律

33.〔答案〕 A

〔考点〕 宋朝刑罚制度

34.〔答案〕 D

〔考点〕 南京国民政府法律制度

35.〔答案〕 A

〔考点〕 西周法律制度

36.〔答案〕 A

〔考点〕 唐朝法律制度

37.〔答案〕 C

〔考点〕 三国两晋南北朝法律制度

38.〔答案〕 B

〔考点〕 北洋政府法律制度

39.〔答案〕 C

〔考点〕 南京国民政府法律制度

40.〔答案〕 C

〔考点〕 汉朝司法制度

41.〔答案〕 C

〔考点〕 元朝的婚姻制度特点

42.〔答案〕 B

〔考点〕 北洋政府的司法制度

43.〔答案〕 D

〔考点〕 《法经》的内容

44.〔答案〕 C

〔考点〕 解放区人民民主政权法律制度

45.〔答案〕 B

〔考点〕 明朝婚姻家庭继承法律制度

二、多项选择题

46.〔答案〕 BCD

〔考点〕 法学交叉学科

47.〔答案〕 ACD

〔考点〕 法律部门

48.〔答案〕 ABC(ABCD符合新法)

〔考点〕 法律关系客体

49.〔答案〕 BCD

〔考点〕 法律责任

50.〔答案〕 ABCD

〔考点〕 法律意识

51.〔答案〕 ABC

〔考点〕 法律与道德关系

52.〔答案〕 AC

〔考点〕 宪法修改

53.〔答案〕 ABC

〔考点〕 行政区划

54.〔答案〕 BCD

〔考点〕 选举权的平等

55.〔答案〕 ABC

〔考点〕 法院的审判原则

56.〔答案〕 AC

〔考点〕 全国人民代表大会会议制度

57.〔答案〕 ABC

〔考点〕 公民基本权利

58.〔答案〕 ABD

〔考点〕 国家结构形式

59.〔答案〕 AC

〔考点〕 宪法的特征

60.〔答案〕 ABD

〔考点〕 法系

61.〔答案〕 BD

〔考点〕 南京临时政府的法律制度

62. [答案] ACD

[考点] 抗日民主政权的法律制度

63. [答案] ABCD

[考点] 宋朝法律制度

三、简答题

64. 答题要点:

法律规则的逻辑结构包括假定(条件)、行为模式和法律后果三个要素:

(1)假定(条件)是指法律规则中规定的适用该规则的条件和情况的部分,即规则在什么时间、空间对什么人适用以及在什么情景下对人的行为有约束力的问题。

(2)行为模式是指法律规则中规定人们具体行为的方式的部分,包括可以这样行为、应该这样行为和不得这样行为三种模式。

(3)法律后果是指法律规则中对遵守或违反规则的行为予以肯定或否定的评价的部分。

65. 答题要点:

(1)全国人民代表大会常务委员会由委员长、副委员长若干人,秘书长、委员若干人组成。全国人民代表大会常务委员会组成人员中应当有适当名额的少数民族代表。全国人民代表大会常务委员会的组成人员不得担任国家行政机关、监察机关、审判机关和检察机关的职务。

(2)意义:各民族在参与国家事务管理上享有平等权利。体现权力分工与制约原则,保障全国人民代表大会常务委员会组成人员做好本职工作。

66. 答题要点:

(1)领事裁判权指一国通过其驻外领事对在另一国领土上的本国国民按照本国法律行使司法管辖权。

(2)清末领事裁判权制度确立于1843年的《中英五口通商章程》及其后的《虎门条约》。至20世纪20年代,相继有20多个国家与中国签订了相关条约。1864年清政府在上海租界内设立外国领事馆官员可参与会审的专门审判机构,会审公廨制度正式形成。这一制度是领事裁判权制度的延伸。

(3)领事裁判权是帝国主义列强干涉中国内政、操纵中国司法的重要手段,严重破坏了中国的司法主权。

四、分析题

67. 答题要点:

(1)材料中涉及行政责任、刑事责任和民事责任。甲被开除公职,属于行政责任。甲被判处有期徒刑1年,属于刑事责任。甲赔偿乙的医药费,属于民事责任。

(2)材料中涉及法律的评价、强制、教育等作用。法院判定甲构成犯罪,体现了评价作用。甲被开除公职,被判处刑罚,同时承担乙的医药费,体现了强制作用。甲对自己行为的反省和对他人的告诫,体现了教育作用。

68. 答题要点:

(1)警方的做法是违法行为。我国《宪法》规定,公民的人格尊严不受侵犯;国家尊重和保障人权。警方对涉案人员的游街示众行为是违法的行为,侵犯了宪法保障的涉案人员的人格权利。

(2)公安机关在执法活动中应遵循的基本原则是法治原则、人权原则、民主集中制原则、责任原则、联系群众为人民服务原则和精简效率原则。

69. 答题要点:

(1)这段文字规定的是唐律适用的类推原则,即对于唐律中没有明文规定的犯罪行为,如何比照有关类似条款定罪量刑的问题。

(2)对唐律中无明文规定但又需予以惩处的犯罪行为,凡应减轻处刑的,应列举重罚条款的类似规定,比照从轻处断;凡应加重处刑的,则应列举轻罚条款的类似规定,比照从重处断。

(3)这一规定体现了对司法官适用类推断狱的严格要求,反映了唐朝立法对于类推的基本价值取向:既予以认可,以发挥其对现行律典的灵活补充作用,又予以规范和限制,以防其破坏国家法制。

五、论述题

70. 答题要点:(原答案观点已过时,根据新观点修订)

和谐社会离不开法和法治,社会主义法治是建设社会主义和谐社会的制度手段和关键因素,和谐社会的构建都必须借助于法律制度的推动和保障。

我们所要建设的社会主义和谐社会,应该是民主法治、公平正义、诚信友爱、充满活力、安定有序、人与自然和谐相处的社会。

针对和谐社会的6大基本特征,社会主义法治建设的保障作用体现在以下方面:

(1)法对社会主义民主的实现具有重要作用。社会主义民主是社会主义法治的前提和基础,社会主义法治是社会主义民主的体现和保障。

(2)法通过确认并保障正义标准的实现,协调主体之间的利益关系。

(3)法可以为诚信友爱的实现提供良好的制度环境。

(4)法为激发主体的活力创造制度条件。有效保障主体自由的实现等。

(5)法为维护社会的安定和秩序提供有力保障。

法在缓解矛盾、维护社会正常秩序方面有突出的优势。立法可以提供普遍的行为准则以形成统一的秩序,法的实施过程可以将法的秩序要求具体化为行政机关的管理活动和司法活动以实现秩序,法的国家强制力则是抑制违法犯罪行为、实现法律秩序的有效保障。

(6)法协调人与自然的关系,为经济发展与自然环境的和谐提供制度支持。

(以上各点应联系我国实际予以充实)

//原答案为旧观点,法治建设的保障作用主要体现在:(1)立法方面;(2)执法方面;(3)司法方面;(4)守法方面;(5)法律监督方面。

2010 年全国硕士研究生招生考试法律硕士 (法学)专业学位联考

专业基础课试题

一、单项选择题(第 1~20 小题,每小题 1 分,共 20 分。下列每题给出的四个选项中,只有一个选项是符合题目要求的)。

1. 下列选项中,根据属人管辖原则应当适用我国《刑法》的是()。

- A. 中国公民甲在行驶于公海的中国船舶上失手致另一中国公民落水身亡的
- B. 外国公民乙在行驶于公海的中国船舶中向中国船员兜售毒品的
- C. 外国公民丙在其本国境内实施爆炸致两名中国公民身亡的
- D. 中国公民丁被某国有公司派往国外工作,因严重失职给国家利益造成重大损失的

2. 最高人民法院 1998 年《关于审理非法出版物刑事案件具体应用法律若干问题的解释》中规定,以营利为目的实施侵犯著作权行为,个人违法所得数额在 5 万元以上的,构成犯罪。2004 年 12 月 22 日施行的最高人民法院和最高人民检察院《关于办理侵犯知识产权刑事案件具体应用法律若干问题的解释》中规定,以营利为目的侵犯著作权违法所得数额在 3 万元以上的,构成侵犯著作权罪。对这两个司法解释的适用,正确的是()。

- A. 2004 年 12 月 22 日以后审理侵犯著作权刑事案件,一律适用 2004 年司法解释
- B. 司法机关可以根据打击相关犯罪的需要,择一适用
- C. 上述司法解释都只有参考价值,司法机关可以不受其约束
- D. 上述 2004 年司法解释关于侵犯著作权犯罪的规定,不溯及既往

3. 甲(17 周岁)因盗窃他人价值 3 万元财物被起诉,经审理查明,甲在 15 周岁时还曾盗窃他人财物,数额达到 5 万元。对甲的行为应()。

- A. 按盗窃 8 万元从轻或减轻处罚
- B. 按盗窃 3 万元从轻或减轻处罚

C. 按盗窃 8 万元减轻或免除处罚

D. 按盗窃 3 万元减轻或免除处罚

4. 甲因家庭纠纷杀死了自己的父亲。甲所犯之罪()。

- A. 是纯正身份犯
- B. 是不纯正身份犯
- C. 不属于身份犯
- D. 属于亲告罪

5. 精神病人在不能辨认或者不能控制自己行为的时候造成严重危害结果的,对其应()。

- A. 认为构成犯罪,但不予刑事处罚
- B. 不予刑事处罚,也不认为构成犯罪
- C. 认为构成犯罪,由政府予以强制治疗
- D. 认为构成犯罪,但不追究刑事责任

6. 罪过是指()。

- A. 犯罪的故意
- B. 犯罪的过失
- C. 犯罪的故意、过失
- D. 犯罪的故意、过失、目的和动机

7. 《刑法》第 24 条第 2 款规定:“对于中止犯,没有造成损害的,应当免除处罚;造成损害的,应当减轻处罚。”对该条款的理解,正确的是()。

- A. “没有造成损害的”犯罪中止,不构成犯罪
- B. “应当免除处罚”是指不追究刑事责任
- C. “造成损害”是指造成犯罪既遂结果以外的损害
- D. “应当减轻处罚”是指应当在所触犯罪名的最低刑以下判处刑罚

8. 甲避开海关从境外偷运一批淫秽光盘到境内无偿散发。甲的行为应定为()。

- A. 走私淫秽物品罪
- B. 传播淫秽物品罪
- C. 传播淫秽物品牟利罪
- D. 侵犯著作权罪

9. 现役军人甲盗窃所在部队军用子弹 100 发,藏在家中。其行为应()。

- A. 以盗窃武器装备罪定罪处罚
- B. 以盗窃弹药罪定罪处罚
- C. 以盗窃弹药罪和非法持有弹药罪数罪并罚

- D. 以盗窃弹药罪和私藏弹药罪数罪并罚
10. 甲得知乙在贩卖毒品,于是冒充缉毒警察,用手铐将乙铐在水管上,拿走毒品。之后,甲将这批毒品贩卖出去。甲的行为应()。
- A. 以抢劫罪定罪处罚
B. 以招摇撞骗罪和贩卖毒品罪数罪并罚
C. 以贩卖毒品罪定罪处罚
D. 以抢劫罪和贩卖毒品罪数罪并罚
11. 下列行为中,属于民事法律行为的是()。
- A. 通知 B. 追认
C. 要约 D. 催告
12. 甲离开自己的住所下落不明已满6年。根据法律规定,其配偶()。
- A. 只能申请宣告甲失踪
B. 只能申请宣告甲死亡
C. 只能先申请宣告甲失踪,再申请宣告甲死亡
D. 既可以申请宣告甲失踪,也可以申请宣告甲死亡
13. 甲无票乘坐公交车被发现,司乘人员将其控制在车内至终点站,令甲在调度室反省4小时。司乘人员的此种行为属于()。
- A. 侵权行为 B. 自助行为
C. 正当防卫 D. 紧急避险
14. 某6岁女童的父母因意外双双遇难。根据《收养法》规定,下列有抚养能力的人中,有资格收养该女童的是()。
- A. 甲,女,29周岁,未婚,无子女
B. 乙,男,45周岁,离婚,无子女
C. 丙,女,38周岁,丧偶,无子女
D. 丁,女,46周岁,已婚,有一子已成年
15. 下列选项中,属于孳息的是()。
- A. 树上的果实
B. 银行存款的利息
C. 未收割的庄稼
D. 太阳能发电产生的电力
16. 某单位职工餐厅购买若干正版音乐光盘后,将光盘中的作品作为背景音乐播放。该餐厅的行为属于()。
- A. 侵害著作权的行为
B. 著作权的合理使用
C. 著作权的法定许可使用
D. 著作权的强制许可使用
17. 甲公司在报纸上发布广告,称其有某品牌汽车待售。每辆价格10万元,广告有效期为7日。广告发布的第5天,乙公司派人带上支票前往甲公司购

车,但车已全部售完,未能成交。乙公司遂诉至法院要求甲公司承担民事责任。下列判断符合法律规定的是()。

- A. 甲公司发布广告的行为属于要约邀请,乙公司的行为属于要约,甲公司无需对乙公司承担民事责任
B. 甲公司发布广告的行为属于要约,乙公司的行为属于反要约,甲公司无需对乙公司承担民事责任
C. 甲公司发布广告的行为属于要约,乙公司的行为属于承诺,甲公司应当对乙公司承担缔约过失责任
D. 甲公司发布广告的行为属于要约,乙公司的行为属于承诺,甲公司应当对乙公司承担违约责任
18. 根据《专利法》规定,下列情形可以授予专利权的是()。
- A. 甲发明了提高伪钞仿真度的新方法
B. 乙发明了提高计算速度的新方法
C. 丙发明了治疗糖尿病的新方法
D. 丁发明了某植物新品种的生产方法
19. 一方当事人向另一方当事人报告订立合同的机会或者提供订立合同的媒介服务,另一方当事人为此支付报酬的合同是()。

- A. 委托合同 B. 行纪合同
C. 居间合同 D. 信托合同

20. 甲和乙于2007年11月11日办理了协议离婚登记手续。2008年4月29日,甲发现乙在离婚时有隐藏夫妻共同财产的行为。甲欲请求人民法院分割乙所隐藏的夫妻共同财产。该请求权诉讼时效的终止日为()。

- A. 2008年11月11日 B. 2009年11月11日
C. 2009年4月29日 D. 2011年4月29日

二、多项选择题(第21~30小题,每小题2分,共20分。下列每题给出的四个选项中,至少有两个选项是符合题目要求的。多选、少选或错选均不得分)。

21. 下列法律法规中,属于我国刑法渊源的有()。
- A. 《中华人民共和国刑法》
B. 《关于惩治骗购外汇、逃汇和非法买卖外汇犯罪的决定》
C. 票据法中关于票据诈骗的刑事责任的规定
D. 国务院行政法规中关于“构成犯罪的,依法追究刑事责任”的规定
22. 下列犯罪中,不可能存在犯罪未完成形态的有()。
- A. 疏忽大意的过失犯罪

- B. 过于自信的过失犯罪
- C. 直接故意犯罪
- D. 间接故意犯罪

23. 如果行为人与他人有共同犯罪故意,且在共同故意支配下实施了共同犯罪行为()。

- A. 均应适用刑法总则关于共同犯罪的规定
- B. 可能不适用刑法总则关于共同犯罪的规定
- C. 均应按同一罪名追究刑事责任
- D. 可能不按同一罪名追究刑事责任

24. 下列情形中,行为人被追究了刑事责任的有()。

- A. 甲被判犯盗窃罪,处5年有期徒刑
- B. 乙被判犯侵犯通信自由罪,责令赔礼道歉
- C. 丙被判犯重婚罪,免于刑事处罚
- D. 丁被判犯诈骗罪,责令具结悔过

25. 下列情形中,应认定为自首的有()。

A. 犯罪分子没有自动投案,但如实交代办案机关未掌握的罪行,与办案机关已掌握的罪行属不同种罪行的

B. 犯罪分子没有自动投案,办案机关所掌握线索针对的犯罪事实不成立,在此范围外犯罪分子交代同种罪行的

C. 单位犯罪案件中,单位集体决定或单位负责人决定自动投案,如实交代单位犯罪事实的

D. 单位直接负责的主管人员自动投案,如实交代单位犯罪事实的

26. 普通合伙人的出资方式有()。

- A. 实物
- B. 知识产权
- C. 继承权
- D. 劳务

27. 如果当事人没有约定,则人民法院在确定合作作者署名顺序时可以参考的因素有()。

- A. 作者年龄的长幼
- B. 作者付出劳动的多少
- C. 作者专业职称的高低
- D. 各合作作者创作部分的排列顺序

28. 被代理人死亡后,委托代理人实施的代理行为仍然有效的有()。

- A. 代理人不知道被代理人死亡的
- B. 被代理人的多数继承人承认代理行为的
- C. 被代理人与代理人约定到代理事项完成时代理权终止的
- D. 被代理人死亡前已经进行,在被代理人死亡后为了被代理人继承人的利益继续进行代理的

29. 根据《合同法》规定,货物运输合同的免责事由有()。

- A. 货物的合理损耗

- B. 不可抗力导致的货物灭失
- C. 货物因自然性质形成的损耗
- D. 收货人过错造成的货物毁损

30. 下列财产抵押权的设立,未经登记不得对抗善意第三人的有()。

- A. 正在建造的船舶
- B. 正在使用的机床
- C. 正在建造的航空器
- D. 正在生产的半成品

三、简答题(第31~34小题,每小题10分,共40分)。

31. 简述结果加重犯的概念和构成特征。

32. 简述交通肇事罪的概念和构成要件。

33. 简述婚姻的效力。

34. 简述一般人格权的功能。

四、论述题(第35~36小题,每小题15分,共30分)。

35. 试论共同犯罪中主犯的认定。

36. 试论狭义无权代理中各方当事人的权利义务。

五、案例分析题(第37~38小题,每小题20分,共40分)。

37. 甲系某国有公司总经理。乙见甲掌管巨额资金,就主动接近甲,并送给甲5万元,以做生意需要资金为由,恳请甲出借公款,保证半年内归还。甲与乙商定由乙与甲所在的公司签订一份产品购销合同,甲以支付合同预付款名义将公司200万元资金借给乙。乙得到巨款以后,随即用这笔资金贩卖毒品。出借公款2个月以后,审计部门对该公司财务进行审计,甲见事情即将败露,于是向审计组交代了上述事实,并提供线索协助司法机关将乙捉拿归案。乙归案后,在侦查机关讯问其资金去向时,交代了送钱给甲和司法机关并不知道的贩卖毒品的事实。

阅读上述材料后,根据相关刑法理论知识和我国《刑法》规定分析:

(1)甲的行为的性质及其处罚。

(2)乙的行为的性质及其处罚。

38. 甲和乙于2007年2月1日签订房屋买卖合同,约定:甲将自有房屋一套卖给乙,价款120万元。合同订立后,乙依约交付全部房款,并搬入该房屋居住。由于房价不断上涨,甲迟迟不与乙去房地产交易中心办理房屋过户登记手续。2007年10月10日,甲又与丙签订房屋买卖合同,将该房屋出售给丙,并在房地产交易中心办理了房屋过户登记手续,将房屋登记在丙的名下,随后丙要求乙腾出房屋。乙遂诉至法院,请求确认自己与甲之间的房屋买卖合同有效,撤销甲与丙之间的房屋买卖合同,并将房屋登记在自己的名下。

根据上述案情,请回答:

- (1)甲、乙之间的房屋买卖合同是否有效?为什么?
 (2)甲、丙之间的房屋买卖合同是否有效?为什么?

(3)乙是否有权要求法院撤销甲、丙之间的房屋买卖合同?为什么?

(4)丙是否有权请求乙腾出房屋?为什么?

(5)甲应当对谁承担何种民事责任?

专业基础课试题参考答案(2010法)

一、单项选择题

1. [答案] D

[考点] 属人管辖原则

2. [答案] D

[考点] 司法解释的时间效力

3. [答案] B

[考点] 刑事责任年龄

4. [答案] C

[考点] 身份犯

5. [答案] B

[考点] 精神病人的刑事责任能力

6. [答案] C

[考点] 罪过

7. [答案] C

[考点] 犯罪中止的处罚原则

8. [答案] A

[考点] 走私淫秽物品罪

9. [答案] B

[考点] 盗窃弹药罪

10. [答案] D

[考点] 抢劫罪、贩卖毒品罪

11. [答案] B

[考点] 民事法律行为

12. [答案] D

[考点] 宣告失踪、宣告死亡条件

13. [答案] A

[考点] 自助行为与侵权行为

14. [答案] C

[考点] 收养人条件

15. [答案] B

[考点] 孳息

16. [答案] A

[考点] 著作权的内容

17. [答案] D

[考点] 要约、承诺

18. [答案] D

[考点] 专利权的授予

19. [答案] C

[考点] 居间合同

20. [答案] D

[考点] 诉讼时效

二、多项选择题

21. [答案] ABC

[考点] 刑法渊源

22. [答案] ABD

[考点] 犯罪的未完成形态

23. [答案] BD

[考点] 共同犯罪

24. [答案] ABCD

[考点] 刑事责任的解决方式

25. [答案] ABCD

[考点] 自首

26. [答案] ABD

[考点] 普通合伙的出资方式

27. [答案] BD

[考点] 著作权的署名顺序

28. [答案] ACD

[考点] 委托代理的终止

29. [答案] ABCD

[考点] 运输合同的免责事由

30. [答案] ABCD

[考点] 登记抵押的对抗要件

三、简答题

31. 答题要点:

结果加重犯,是指实施基本犯罪构成的行为,同时又造成基本犯罪构成以外的结果,刑法对其规定较重法定刑的情况。其构成特征是:

(1)行为人实施了基本犯罪构成的行为。

(2)行为造成了一个基本犯罪构成以外的加重结果。

(3)行为人对加重的结果具有罪过,具有故意或过失。

(4)刑法分则条文对造成该种结果专门规定了比基本犯罪较重的法定刑。

32[答案]

交通肇事罪,是指违反交通运输管理法规,因而发生重大事故,致人重伤、死亡或者使公私财产遭受重大损失的行为。

其构成要件:

(1)客体是交通运输安全。

(2)客观方面表现为违反交通运输管理法规,因而发生重大事故,致人重伤、死亡或者使公私财产遭受重大损失的行为。

(3)主体是一般主体,包括从事交通运输的人员和非交通运输的人员。

(4)主观方面是过失。

33. 答题要点:

婚姻的效力是指男女因结婚而产生的法律后果。婚姻效力可分为直接效力和间接效力。婚姻的直接效力是指因婚姻而产生的夫妻间的权利义务关系,包括身份法上的效力和财产法上的效力。婚姻的间接效力是指因婚姻而产生的其他亲属之间的权利义务关系。

34. 答题要点:

一般人格权因其保护的人格利益的不确定性而具有一般条款的功能。

其功能具体包括:(1)产生具体人格权;(2)解释具体人格权;(3)补充具体人格权。

四、论述题

35. 答题要点:

主犯是指组织、领导犯罪集团进行犯罪活动的或者在共同犯罪中起主要作用的犯罪分子。

主犯分为以下两种:

(1)犯罪集团的首要分子,即组织、领导犯罪集团进行犯罪活动的犯罪分子。犯罪集团是指三人以上为共同实施犯罪而组成的较为固定的犯罪组织。只有在认定犯罪集团的前提下才能认定这种类型的主犯。组织、领导犯罪集团进行犯罪活动,通常表现为:负责组建犯罪集团;召集、网罗犯罪成员;策划、制订犯罪活动计划;布置犯罪任务;指挥犯罪集团成员进行具体犯罪活动;等等。

(2)在共同犯罪中起主要作用的犯罪分子,包括如下三类:

①犯罪集团的骨干分子,即在犯罪集团中虽然不

起组织、领导作用,但积极参与犯罪集团的犯罪活动的骨干成员。

②某些聚众犯罪中的首要分子及骨干分子。根据《刑法》规定,聚众犯罪可以分为三类:一是参与违法活动的人都构成犯罪的聚众犯罪;二是聚众进行违法活动的首要分子和积极参加者构成犯罪,而一般参与者不构成犯罪的聚众犯罪;三是只有聚众进行违法活动的首要分子才构成犯罪,而一般参与者不构成犯罪的聚众犯罪。第一种聚众犯罪中起组织、指挥作用的首要分子,以及虽然不起主要作用但在聚众犯罪中起重要作用的犯罪分子是主犯;第二种聚众犯罪中起组织、指挥作用的首要分子也是主犯;在第三种聚众犯罪中,首要分子是犯罪成立的必要条件,如果只有一个首要分子,就不存在主犯的问题。

③在一般共同犯罪中起主要作用的犯罪分子。

36. 答题要点:

狭义无权代理,是指行为人既没有代理权,也没有使第三人相信其有代理权的事实或理由,而以被代理人名义所为的代理。

狭义无权代理涉及三方当事人:被代理人、行为人和相对人。

三方的权利义务分别是:(根据民总修改)

(1)被代理人享有追认权和拒绝权。被代理人追认的,应当承担行为人所为行为的法律后果;被代理人未追认的或拒绝追认的,对被代理人不发生效力,被代理人无须承担任何责任。

(2)相对人享有催告权,善意相对人还享有撤销权。①相对人可以催告被代理人自收到通知之日起1个月内予以追认。被代理人未作表示的,视为拒绝追认,无权代理行为对被代理人不发生效力。②行为人实施的行为被追认前,善意相对人有撤销的权利,善意相对人行使撤销权的,无权代理行为对被代理人不发生效力。撤销应当以通知的方式作出。

(3)无权代理人的义务。行为人实施的行为未被追认的,善意相对人有权请求行为人履行债务或者就其受到的损害请求行为人赔偿,但是赔偿的范围不得超过被代理人追认时相对人所能获得的利益。相对人知道或者应当知道行为人无权代理的,相对人和行为人按照各自的过错承担责任。

五、案例分析题

37. 答题要点:

(1)甲利用国家工作人员职务上的便利,将200万元国有资金借给个人使用的行为,构成挪用公款罪;甲收受乙5万元的行为构成受贿罪;甲的上述行为应分别定罪,实行数罪并罚。

甲主动投案,如实供述挪用公款、受贿的犯罪事实

实,属于自首,依法可以从轻或者减轻处罚;甲提供线索协助公安机关抓获乙,属于立功,依法可以从轻或者减轻处罚。

(2)乙与甲共同策划了挪用公款的行为方式,构成挪用公款罪的共犯;乙为了获得200万元资金,给予甲5万元,构成行贿罪;乙用所得资金贩卖毒品,构成贩卖毒品罪。

乙的上述行为应分别定罪,实行数罪并罚;乙主动交代司法机关没有掌握的贩毒事实,成立自首,依法可以从轻或者减轻处罚。

38. 答题要点:

(1)甲、乙之间的房屋买卖合同有效。根据《物

权法》的规定,当事人之间订立有关设立、变更、转移和消灭不动产物权的合同,除法律另有规定或者当事人另有约定外,自合同成立时生效;未办理物权登记的,不影响合同的效力。

(2)甲、丙之间的房屋买卖合同有效,因为房屋的所有权属于甲,甲有权处分属于自己的房屋。

(3)乙无权要求法院撤销甲、丙之间的房屋买卖合同,因乙并非该合同的一方当事人。

(4)丙有权请求乙腾出房屋,因房屋已经登记在丙的名下,丙已取得房屋所有权。

(5)甲应当对乙承担违约责任。

2010 年全国硕士研究生招生考试法律硕士 (法学)专业学位联考

综合课试题

一、单项选择题(第 1~20 题,每小题 1 分,共 20 分。下列每题给出的四个选项中,只有一个选项是符合题目要求的。请在答题卡上将所选项的字母涂黑)。

1. 以法的创制主体和适用范围为标准,可以将法划分为()。

- A. 国内法和国际法 B. 根本法和普通法
C. 一般法和特别法 D. 实体法和程序法

2. 下列关于法学的表述,能够成立的是()。

- A. 法学在我国先秦时期被称为“律学”
B. 所有法律现象都在法学研究范围之内
C. 马克思主义产生之后,法学才成为一门独立学科
D. 法学随着法的出现而出现,因此有了法就有了法学

3. 法的普遍性是指()。

- A. 法律面前人人平等
B. 法律的效力都是相同的
C. 法律可以多次、反复适用
D. 法律在一国主权管辖范围内普遍有效

4. 下列原则中,属于程序性法律原则的是()。

- A. 诚实信用原则
B. “谁主张,谁举证”原则
C. 罪刑法定原则
D. 物权法定原则

5. 下列选项中,属于法的历史类型划分标准的是()。

- A. 法的历史渊源 B. 法的外部特征
C. 社会生产力水平 D. 法的阶级本质

6. 从法系角度看,我国澳门地区近代以来的法律属于()。

- A. 普通法法系 B. 大陆法系
C. 中华法系 D. 社会主义法系

7. 在同一国家或地区,不同历史类型之间新法对

旧法的借鉴和吸收,在法学理论上称为()。

- A. 法律继承 B. 法律移植
C. 法制改革 D. 法律发展

8. 下列关于行政法规的表述,能够成立的是()。

- A. 行政法规由行政规章和地方性法规组成
B. 行政法规的效力高于地方性法规和规章
C. 行政法规是国务院及其所属部委制定的规范性文件
D. 行政法规是调整有关国家行政管理活动的法律规范的总称

9. 根据西哀耶士的观点,制宪权归属于()。

- A. 国民 B. 立法机关
C. 执政党 D. 制宪机关

10. 被马克思誉为世界上“第一部人权宣言”的宪法性文件是()。

- A. 1679 年英国《人身保护法》
B. 1689 年英国《权利法案》
C. 1776 年美国《独立宣言》
D. 1789 年法国《人权宣言》

11. 有权接受省人民代表大会代表辞职申请的机关是()。

- A. 该省人民代表大会
B. 该省人民代表大会常务委员会
C. 选举该代表的人民代表大会
D. 选举该代表的人民代表大会的常务委员会

12. 下列情形中,侵犯了公民宪法权利的是()。

- A. 公民甲因精神病发作而未被选举委员会列入选民名单
B. 某报报道了副市长乙因嫖娼而被公安机关当场抓获的新闻
C. 公安机关就某刑事案件要求电信部门提供公民丙的通讯记录
D. 某高校毕业生丁因身高不符合中国人民银行

某分行的招聘条件而未被录用

13. 在民族自治机关组成人员中,必须由实行区域自治民族的公民担任的职务是()。

- A. 自治区主席、自治州州长、自治县县长
B. 自治区副主席、自治州副州长、自治县副县长
C. 民族自治地方的人民代表大会常务委员会主任

D. 民族自治地方的人民代表大会常务委员会秘书长

14. 稻香河流经甲村,邻近的乙村村民为生产和生活需要一直从稻香河取水。为了争夺水源,两村经常发生争执,甚至械斗。该河流的所有权属于()。

- A. 甲村和乙村 B. 甲村
C. 乙村 D. 国家

15. 中国古代首次设置律博士的政权是()。

- A. 北魏 B. 曹魏
C. 西晋 D. 北齐

16. 元代管理少数民族事务的中央机构为()。

- A. 宗人府 B. 宣政院
C. 理藩院 D. 内务府

17. 史称“贿选宪法”的是()。

- A. 1913年《中华民国宪法》(草案)
B. 1914年《中华民国约法》
C. 1923年《中华民国宪法》
D. 1947年《中华民国宪法》

18. 秦朝作为司法官吏断案依据的成例称为()。

- A. 决事比 B. 封诊式
C. 廷行事 D. 断例

19. “八议”中保护前朝皇室宗亲及其后裔的制度是()。

- A. 议亲 B. 议宾
C. 议贵 D. 议故

20. 根据《中华民国临时约法》的规定,通过约法修正案的赞成票应占出席议员的比例是()。

- A. 二分之一以上 B. 三分之二以上
C. 四分之三以上 D. 五分之四以上

二、多项选择题(第21~30小题,每小题2分,共20分。下列每题给出的四个选项中,至少有两个选项是符合题目要求的。请在答题卡上将所选项的字母涂黑。多选、少选或错选均不得分)。

21. 从性质上看,法律关系是()。

- A. 物质关系 B. 意志(思想)关系
C. 社会关系 D. 事实关系

22. 在我国,司法机关独立行使职权原则的含义包括()。

- A. 司法权的专属性 B. 行使职权的独立性
C. 司法机构的独立性 D. 行使职权的合法性

23. 在我国法律监督体系中,属于社会监督的有()。

- A. 中国共产党的监督
B. 民主党派的监督
C. 新闻媒体的监督
D. 全国人民代表大会的监督

24. 下列关于守法的表述,能够成立的有()。

- A. 守法的最低限度是不违法
B. 守法的范围与一个国家的正式法律渊源密切相关

C. 守法不仅指依法履行法律义务,而且包括依法行使法律权利

D. 守法仅指对规范性法律文件的遵守,不包括对非规范性法律文件的遵守

25. 下列关于法律责任的表述,能够成立的有()。

- A. 任何人都可以成为法律责任的主体
B. 追究民事法律责任时均不需要考虑主观过错
C. 违法行为或违约行为是法律责任的构成要件
D. 有些法律责任的承担不需要以实际损害结果为前提

26. 下列关于法律推理的表述,能够成立的有()。

- A. 法律推理有助于限制法官的主观任意性
B. 法律推理可以为法院判决提供正当理由
C. 归纳推理具有或然性,无法得出有效的法律结论

D. 演绎推理以法律规定为大前提,以案件事实为小前提,以判决为结论

27. 在我国人民代表大会代表的间接选举中,可以推荐代表候选人的主体有()。

- A. 各政党 B. 各人民团体
C. 选民十人以上联名 D. 代表十人以上联名

28. 根据我国现行宪法的规定,国家主席可以行使的职权有()。

- A. 决定特赦
B. 批准和废除我国同外国缔结的条约
C. 代表中华人民共和国接受外国使节
D. 根据全国人民代表大会的决定,公布法律

29. 下列关于《大清新刑律》特点的表述,正确的有()。

- A. 采用罪刑法定主义原则
B. 在体例上抛弃了旧律“诸法合体”的编纂形式
C. 采用西方国家通用的缓刑、假释、正当防卫等制度和术语

D. 确立了新的刑罚制度,规定的主刑包括死刑、遣刑、流刑、徒刑和罚金

30. 革命根据地时期,人民调解制度的主要原则包括()。

- A. 双方自愿
B. 尊重群众意见
C. 以法律为准绳,照顾善良风俗
D. 调解不是诉讼必经程序

三、简答题(第31~33小题,每小题10分,共30分。请将答案写在答题纸指定位置上)。

31. 简述科学技术对法律的影响。

32. 简述我国基层群众性自治组织的概念和特点。

33. 简述《中华民国民法》的主要内容和特点。

四、分析论述题(34~38小题,共80分。要求观点明确,说理充分。请将答案写在答题纸指定位置上)。

34. (15分) 陈某夫妇靠捡拾垃圾为生,几年中“捡回”5名残疾弃婴,并筹钱为孩子们治病。当地民政部门认为,陈某夫妇不具备法定收养条件,且未依法办理收养手续,属非法收养。该事件经媒体报道后,在社会上引起强烈反响。很多人对相关法律规定表示无法理解,认为陈某夫妇的行为体现了中华民族的传统美德,法律应予以充分肯定。

结合上述材料,回答下列问题:

(1) 请根据法与道德关系的原理,对陈某夫妇收养弃婴的行为进行分析。

(2) 针对人们的态度和观点,阐述道德是法律的

评价标准。

35. (15分) 联系我国法治现状,论述立法民主原则的内容、要求及意义。

36. (15分) 某市著名民营企业家、全国人大代表李某,在全国人大代表小组讨论会上,论及政府有关民营经济的一些政策和管理措施时,对其所在市领导的某些做法大加批评,言辞颇为激烈。该市领导获悉后极为不满,并安排其秘书对李某的通讯往来密切监控。1个月后,该市公安机关以涉嫌诽谤罪,宣布将李某逮捕。

请结合宪法学知识,分析李某的哪些权利受到侵犯,并说明依据。

37. (15分) 试述我国宪法监督制度的内容及其完善。

38. (20分) 上行出中渭桥,有人从桥下走,乘舆马惊。于是使骑捕之,属廷尉。释之治问。曰:“县人来,闻跽,匿桥下。久,以为行过,既出,见车骑,即走耳。”释之奏当:“此人犯跽,当罚金。”上怒曰:“此人亲惊吾马,马赖和柔,令他马,固不败伤我乎?而廷尉乃当之罚金!”释之曰:“法者,天子所与天下公共也。今法如是,更重之,是法不信于民也。且方其时,上使使诛之则已。今已下廷尉,廷尉,天下之平也,壹顷,天下用法皆为之轻重,民安所措其手足?唯陛下察之。”上良久曰:“廷尉当是也。”(《汉书·张释之传》)

(1) 分析上述材料并回答下列问题:

① 何为犯跽? 汉朝对于犯跽给予何种处罚?

② 廷尉在汉代司法机关体系中的地位及职责如何?

(2) 运用中国法制史的知识和理论,阐述这段史料提供的历史借鉴意义。

综合课试题参考答案(2010法)

一、单项选择题

1. [答案] A
[考点] 法律的分类
2. [答案] B
[考点] 法学的含义
3. [答案] D
[考点] 法律的特征

4. [答案] B
[考点] 法律要素
5. [答案] D
[考点] 法的历史类型
6. [答案] B
[考点] 大陆法系
7. [答案] A

〔考点〕 法律继承

8.〔答案〕 B

〔考点〕 中国的法律渊源

9.〔答案〕 A

〔考点〕 制宪权的主体

10.〔答案〕 C

〔考点〕 近代宪法的产生

11.〔答案〕 D

〔考点〕 人大代表的辞职

12.〔答案〕 D

〔考点〕 公民的宪法基本权利

13.〔答案〕 A

〔考点〕 地方国家机关

14.〔答案〕 D

〔考点〕 自然资源的所有权

15.〔答案〕 B

〔考点〕 三国两晋南北朝法律制度

16.〔答案〕 B

〔考点〕 元代的司法制度

17.〔答案〕 C

〔考点〕 宪法的历史发展

18.〔答案〕 C

〔考点〕 秦汉的法律形式

19.〔答案〕 B

〔考点〕 八议制度

20.〔答案〕 C

〔考点〕 《中华民国临时约法》的内容

二、多项选择题

21.〔答案〕 BC

〔考点〕 法律关系的特征

22.〔答案〕 ABD

〔考点〕 司法权

23.〔答案〕 ABC

〔考点〕 法律监督主体

24.〔答案〕 ABC

〔考点〕 守法的构成要素

25.〔答案〕 CD

〔考点〕 法律责任的构成

26.〔答案〕 ABD

〔考点〕 法律推理

27.〔答案〕 ABD

〔考点〕 代表候选人的提出

28.〔答案〕 CD

〔考点〕 国家主席的职权

29.〔答案〕 ABC

〔考点〕 《大清新刑律》的特点

30.〔答案〕 ACD

〔考点〕 抗日民主政权的司法制度

三、简答题

31. 答题要点:

科技对法律的影响具体表现在:(与教材角度不同)

(1)拓宽了法律的调整范围,产生了新的法律部门(如科技法)。

(2)一定程度上影响和改变了法的内容和原理(如禁止近亲结婚)。

(3)影响了法律技术和法律调整机制(如现代刑侦手段)。

(4)影响了立法方法和立法体制(如立法技术和委托立法)。

(5)提出了许多新问题和新的挑战(如克隆技术和安乐死)。

32. 答题要点:

基层群众性自治组织是指依照有关法律规定,以城乡居(村)民一定的居住地为纽带和范围设立,并由居(村)民选举产生的成员组成,实行自我管理、自我教育、自我服务的社会组织。

它具有以下特点:(1)组织构成、组织系统和自治内容的基层性;(2)群众性与组织上具有独立性;(3)活动上具有自治性。

33. 答题要点:

(1)采用社会本位的立法原则。在民法的基本价值方面摒弃个人主义,转而注重社会公共利益。

(2)在具体制度上,将外国民法最新学理、最新立法例加以吸纳、整合、荟萃成本国民法,表现出新的历史条件下继受法与固有法结合的特点。

(3)采取民商合一的编撰体例。

(4)重在维护私有财产所有权及地主土地经营权。

(5)婚姻家庭制度体现浓厚封建色彩。

四、分析论述题

34. 答题要点:

(1)法律与道德不同,它们之间往往会有冲突,这主要表现为情理与法理的冲突,即合法不合理、合理不合法。陈某夫妇收养多名弃婴的行为即属合理不合法。一方面,陈某夫妇的行为确实是一种符合道德的行为,应在道德上予以肯定;另一方面,他们的收养行为不符合收养法相关规定,因此是违法的。

(2)道德是法律的评价标准,法律的主要目的在于维护和保障道德。道德的评价作用具体体现在立法、执法、司法、守法及监督等环节中。

材料中,人们之所以对法律不理解,对民政部门

的做法持有异议,恰恰是在依据道德原则对法律进行评价。而陈某夫妇收养弃婴的行为从道德角度看,是符合人的善良本性与保障人的生命权的一般道德准则的,因此获得人们的好评。

道德作为法的评价标准,具有引导立法完善的作用。在上述意义上,《收养法》的相关规定需要进一步修改和完善。

35. 答题要点:

(1)立法民主原则的概念。应当包括:贯彻人民民主思想;反映和体现人民意志、利益和要求;保障、发展和发扬社会主义民主;立法机关与人民群众参与相结合。

(2)立法民主原则的内容。具体包括:立法主体具有广泛性;立法内容具有人民性;立法过程和立法程序具有民主性。

(3)立法民主原则的要求。具体包括:树立民主观念;完善民主制度;注意民主和集中相结合;扩大公民参与。

(4)立法民主原则的意义。具体包括:人民主权的权利;客观规律的要求;有效监督的要求。

(考生论述上述要点时,应当联系我国法治现状)

36. 答题要点:

(1)李某作为全国人大代表的言论免责权受到了侵犯。《宪法》规定,全国人民代表大会代表在全国人民代表大会各种会议上的发言和表决,不受法律追究。

(2)李某作为全国人大代表的人身特别保障权受到了侵犯。《宪法》规定,全国人民代表大会代表,在全国人民代表大会开会期间非经全国人民代表大会会议主席团的许可,在全国人民代表大会闭会期间非经全国人民代表大会常务委员会的许可,不受逮捕或者刑事审判。

(3)李某作为公民的通信自由和通信秘密受到

了侵犯。《宪法》规定,公民的通信自由和通信秘密受法律的保护;除因国家安全或者追查刑事犯罪的需要,由公安机关或者监察机关依照法律规定的程序对通信进行检查外,任何组织和个人不得以任何理由侵犯公民的通信自由和通信秘密。

37. 答题要点:

(1)我国宪法监督制度的内容:

监督的依据:现行宪法关于宪法具有最高法律效力的规定。

监督的主体:全国人民代表大会及其常务委员会。

监督的方式:事前审查和事后审查相结合。

监督的体系:全国人民代表大会有权改变或者撤销全国人民代表大会常务委员会不适当的决定;全国人民代表大会常务委员会有权撤销国务院制定的同宪法、法律相抵触的行政法规、决定和命令;撤销省、自治区、直辖市国家权力机关制定的同宪法、法律、行政法规相抵触的地方性法规和决议。

(2)我国宪法监督制度的完善:从建立专门的监督机关、扩大监督范围、建立具体的监督程序、运用多种监督方式、增强制裁措施的力度等方面加以完善。

38. 答题要点:

(1)①犯跸是冒犯皇帝出行车驾仪仗的行为,在汉代应处以罚金;

②廷尉是汉代中央最高司法机关,负责审理地方上诉案件以及郡县不能决断的疑狱,同时负责审理皇帝交办的案件。

(2)汉代廷尉张释之之依法审理案件的事例,可以提供的历史借鉴有:

①法律是人人都必须遵守的行为规则;

②案件应该由专门的司法机关进行审理,司法机关在审理案件过程中必须做到公平、公正;

③公正的法律只有得到公正的执行,才能取信于民。

2009 年全国硕士研究生招生考试法律硕士 (非法学)专业学位联考

专业基础课试题

一、单项选择题(第1~40小题,每小题1分,共40分。下列每题给出的四个选项中,只有一项是符合试题要求的)。

1. 下列犯罪中,应当认为在中国领域内犯罪的是()。

A. 甲乘坐外国轮船从中国港口出发,当行至公海时实施犯罪

B. 乙乘坐外国轮船前往中国,在公海上失手致中国公民落水而亡

C. 丙乘坐外国轮船前往中国,在公海上与同行的旅客斗殴,致其重伤,该旅客被送入中国医院后经抢救无效死亡

D. 丁在其本国境内打猎,致正在该国旅游的中国公民死亡

2. 《刑法》第13条规定:“……但是情节显著轻微危害不大的,不认为是犯罪。”该“但书”规定的目的主要在于()。

A. 对已经构成犯罪的行为免于刑罚处罚

B. 对已经构成犯罪的行为予以非刑罚处罚

C. 给予司法机关确定行为是否构成犯罪的自由裁量权

D. 避免轻微的违法行为犯罪化

3. 下列关于犯罪客体的表述中,错误的是()。

A. 犯罪同类客体是建立刑法分则体系的主要依据

B. 犯罪直接客体就是犯罪行为直接指向的人或物

C. 犯罪直接客体是刑法所保护而被犯罪侵犯的具体社会关系

D. 一个犯罪可以同时侵犯数个直接客体

4. 下列犯罪行为中,属于纯正不作为犯的是()。

A. 甲过失致陈某重伤后拒不送医,致其死亡

B. 乙对严重残疾的儿子拒绝抚养,致其冻饿身亡

C. 丙对自己负责维修的锅炉不维修,致锅炉爆炸

D. 丁过失引起火险后,不予扑灭,酿成火灾

5. 在抢劫犯罪中,犯罪时间()。

A. 是抢劫罪的必要要件

B. 是抢劫罪的选择要件

C. 是抢劫罪的加重情节

D. 与抢劫罪的犯罪构成要件无关

6. 下列关于单位犯罪的表述中,错误的是()。

A. 法律明文规定单位可以成为犯罪主体的犯罪才能成为单位犯罪

B. 单位犯罪中的单位不包括几个自然人投资设立的有限责任公司

C. 高等院校也可以成为单位犯罪的主体

D. 对单位犯罪的两罚制是既处罚单位又处罚直接负责的主管人员和其他直接负责人员

7. 间接故意与过于自信的过失区别的关键在于行为人()。

A. 对危害结果发生的心理态度不同

B. 对危害结果发生的认识因素不同

C. 对危害结果发生是否积极追求

D. 对危害结果发生是否知情

8. 甲在教育自己的小孩时,因方法粗暴致其重伤。甲认为自己的行为不构成犯罪。甲的这种认识属于()。

A. 对象认识错误 B. 法律认识错误

C. 因果关系认识错误 D. 手段认识错误

9. 下列关于紧急避险的表述中,正确的是()。

A. 紧急避险的前提条件是出现了不法侵害以外的危险

B. 紧急避险必须在迫不得已的情况下才能实施

C. 紧急避险所造成的损害可以小于或者等于所保护的利益

D. 紧急避险与正当防卫的主体范围一致
10. 下列关于犯罪既遂的说法中,错误的是()。

A. 对犯罪既遂,按照刑法分则条文规定的法定刑处罚

B. 犯罪既遂的法律标准是行为人的行为具备刑法分则所规定的基本犯罪构成的全部要件

C. 行为人没有实现犯罪的预期目的,也可以成立犯罪既遂

D. 只要出现犯罪结果就构成犯罪既遂

11. 下列行为中,已经着手实行犯罪的是()。

A. 甲为劫财而将受害人骗到预定地点

B. 乙为劫财而埋伏在阴暗处等候被害人出现

C. 丙为劫财而在被害人饮料中投放麻醉药

D. 丁为劫财而购买了一把匕首

12. 下列关于无期徒刑的表述中,正确的是()。

A. 对不满 16 周岁的人不得适用无期徒刑

B. 被判处无期徒刑的犯罪人在判决执行以前的羁押时间不得折抵刑期

C. 对被判处无期徒刑的犯罪人不得适用假释

D. 对被判处无期徒刑的犯罪人可以附加剥夺政治权利 10 年以上

13. 下列关于犯罪中止的说法中,正确的是()。

A. 犯罪中止可以发生在预备犯罪过程中

B. 犯罪中止只能发生在着手实行犯罪以后

C. 犯罪中止只能发生在犯罪行为实行终了以前

D. 出现了损害结果就不能成立犯罪中止

14. 甲、乙二人不约而同在同一商场内行窃,各自盗窃财物数额较大。下列对甲、乙二人行为的认定,正确的是()。

A. 甲、乙二人是共同实行犯

B. 甲、乙二人互为片面共犯

C. 甲、乙二人互为间接正犯

D. 甲、乙二人不构成盗窃罪共犯

15. 甲、乙二人共同盗窃一辆价值 20 万元的汽车销赃得款 6 万元,甲分得 5 万元,乙分得 1 万元。关于此案,下列说法中正确的是()。

A. 对甲、乙均应按照盗窃 20 万元处罚

B. 对甲、乙均应按照盗窃 6 万元处罚

C. 对甲按照盗窃 6 万元、乙按照盗窃 1 万元处罚

D. 对甲按照盗窃 5 万元、乙按照盗窃 1 万元处罚

16. 甲教唆乙杀文某,并指使丙为乙提供枪支,乙、丙按甲的要求实施了相应的行为。甲、乙、丙的犯罪属于()。

A. 必要共同犯罪

B. 特殊共同犯罪

C. 简单共同犯罪

D. 复杂共同犯罪

17. 下列犯罪行为中,属于继续犯的是()。

A. 甲以非法占有为目的骗取对方当事人 5 万元后逃匿

B. 乙非法剥夺武某人身自由 10 天

C. 丙一夜之间盗窃同一住宅楼 3 户人家财物共 5 万元

D. 丁在实施抢劫过程中致受害人重伤且久治不愈

18. 甲盗割正在使用中的通讯电缆致通讯中断,既符合盗窃罪的犯罪构成,也符合破坏公用电信设施罪的犯罪构成。甲的犯罪属于()。

A. 吸收犯

B. 连续犯

C. 牵连犯

D. 想象竞合犯

19. 下列关于没收财产刑的说法中,正确的是()。

A. 没收财产前犯罪分子所负的任何债务都不能以没收的财产偿还

B. 对犯罪分子非法取得的财产应当适用没收财产刑

C. 在判处没收财产刑时不得没收犯罪分子家属应有的财产

D. 对犯罪分子在犯罪中使用的本人财物应当适用没收财产刑

20. 下列有关寻衅滋事罪的表述中,正确的是()。

A. 寻衅滋事罪是指肆意挑衅,无事生非,起哄闹事的行为

B. 因寻衅滋事而致人轻伤的,以寻衅滋事罪定罪处罚

C. 因寻衅滋事而致人重伤的,以寻衅滋事罪与故意伤害罪并罚

D. 因寻衅滋事而致人死亡的,以寻衅滋事罪与故意杀人罪并罚

21. 胡某花了 1.5 万元找刘某算命,后觉得刘某算得不准,将刘某告上法院索要算命款。对胡某与刘某之间的关系,下列表述中正确的是()。

A. 二者之间形成合同关系

B. 二者之间形成不当得利关系

C. 二者之间形成侵权关系

D. 二者之间不能形成民事法律关系

22. 根据《民法总则》规定,监护人可以处分被监护人财产的条件是()。

A. 征得被监护人同意

B. 为了被监护人的利益

- C. 征得其他监护人同意
D. 征得被监护人所在地的居(村)委会同意
23. 甲、乙、丙三人平均出资,自愿合伙成立了一个采石组,约定三人共同劳动、按劳取酬,并推举甲为采石组负责人,主要负责劳动安全。在一次爆破作业中,乙违章操作致左眼受伤,花去治疗费5千余元。此损害应当()。
- A. 由甲、丙共同承担
B. 由甲、乙、丙共同承担
C. 由甲全部承担
D. 由乙自行承担
24. 某医院与危重病人家属签订医疗协议。协议对双方的权利义务进行了约定,其中有一免责条款:“在治疗过程中,患者发生任何伤亡情况,医院概不负责。”根据《合同法》规定,该协议的效力为()。
- A. 无效
B. 有效
C. 效力待定
D. 部分有效,部分无效
25. 下列行为中,可以构成附条件民事法律行为的是()。
- A. 小张在与保险公司签订的合同中约定“发生保险事故时,保险公司赔偿保险金”
B. 小王与小李在房屋买卖合同中约定“双方到房产部门办理登记过户手续后,房屋所有权转移”
C. 甲公司与乙公司在租赁合同中约定“待甲所建大楼落成时租给乙工作室两间”
D. 小明的爷爷与小明约定“小明获得游泳冠军后,给小明买1台电脑”
26. 下列行为中,属于代理行为的是()。
- A. 代人书写起诉状
B. 代人办理企业登记
C. 代人整理资料
D. 代人看管小孩
27. 根据物权客体的种类,物权可分为()。
- A. 完全物权与限定物权
B. 主物权与从物权
C. 动产物权与不动产物权
D. 用益物权与担保物权
28. 甲将从上游水源流下的水截留在自己的土地上,土地位于下游的乙要求甲停止截留。根据《民法》规定,乙所行使的权利为()。
- A. 使用权
B. 地上权
C. 地役权
D. 相邻权
29. 2006年9月,董某到某银行取款时,意外发现自己的银行卡里多了50万元存款。经查,是银行误将一个与董某同名同姓人的存款存入董某的卡里。此种情形可构成()。
- A. 意外事件
B. 不当得利
C. 赠与行为
D. 侵权行为
30. 2007年5月10日,甲用自己的一辆汽车作抵押,向朋友乙借款7万元,并进行了抵押登记。6月1日,甲又将该汽车抵押给银行,从银行借款8万元,也进行了抵押登记。现两笔债务均过履行期,甲均未清偿。乙和银行对甲的汽车都主张优先受偿权。经拍卖,该汽车卖得13万元。根据《物权法》规定,对此款项的受偿应该是()。
- A. 乙优先受偿
B. 银行优先受偿
C. 乙与银行按比例受偿
D. 乙与银行平均受偿
31. 某旅游者与旅行社签订一份由旅行社提供的旅游合同。在该合同履行过程中,旅行社和旅游者对合同中“名胜古迹”含义的理解发生分歧。旅游者认为某建筑属于名胜古迹,旅行社应当安排游览,而旅行社持相反观点。根据《合同法》规定,对此条款的解释应按照()。
- A. 通常理解进行解释
B. 公平原则进行解释
C. 旅游习惯进行解释
D. 对旅行社不利原则进行解释
32. 甲、乙签订了一份货款为1千万元的钢材供应合同。甲为供方,乙为需方。合同约定,乙预付200万元定金,违约金为合同总额的5%。事后,乙交付了定金。后甲违约。对此()。
- A. 乙只能要求适用定金条款
B. 乙只能要求适用违约金条款
C. 乙可以选择适用违约金条款或者定金条款
D. 乙可以要求违约金条款和定金条款同时适用
33. 根据《合同法》规定,因赠与人故意或重大过失致使赠与的财产毁损、灭失的,赠与人应当承担损害赔偿赔偿责任。此种责任的归责原则是()。
- A. 过错责任原则
B. 无过错责任原则
C. 推定过错责任原则
D. 公平责任原则
34. 2003年7月,洪某在高考中以两分之差未能进入重点大学录取范围。洪某在高中学习阶段,曾荣获市优秀学生干部称号。按当年高考政策,获市级优秀学生干部的考生可以享受加10分的奖励。市教委在整理审核学生档案时,将洪某的“市优秀学生干部”称号改为不享受此奖励的“市三好学生”称号,致洪某与重点大学失之交臂。市教委侵犯了洪某的()。
- A. 名誉权
B. 荣誉权
C. 姓名权
D. 信用权
35. 根据《商标法》规定,商标权的主体是()。
- A. 商标注册人
B. 商标设计人
C. 商标制作人
D. 商标使用人

36. 根据《婚姻法》规定,夫妻对婚姻关系存续期间所得的财产约定归各自所有的,对夫或妻一方对外所负的债务()。

- A. 债权人知道该约定的,以夫或妻一方所有的财产清偿
- B. 债权人知道该约定的,以夫和妻所有的财产清偿
- C. 债权人不知道该约定的,以夫或妻一方所有的财产清偿
- D. 无论债权人是否知道该约定,都以夫和妻所有的财产清偿

37. 甲立有遗嘱,其内容为自己死后遗产全部由独生子乙继承。在一次车祸中甲乙同时遇难,甲当场死亡,乙在送往医院的途中死亡。乙的儿子丙依甲的遗嘱继承了甲的全部遗产。丙继承甲遗产的方式是()。

- A. 代位继承
- B. 转继承
- C. 第一顺序法定继承
- D. 第二顺序法定继承

38. 2006年7月27日,某农用航空服务站为某村进行飞行防治病虫害作业,多次超低空飞经个体养鸡户张某的鸡舍上空。飞机飞行的噪音使张某的鸡群受到惊吓,鸡陆续死亡,累计2千余只。此种侵权行为属于()。

- A. 一般侵权
- B. 高度危险作业侵权
- C. 环境污染侵权
- D. 产品缺陷侵权

39. 甲被恶狗追咬,为避免被咬伤,夺过从其旁边经过的乙的名贵手提包,向狗打去。狗被打伤,乙的手提包也被损坏。甲的行为构成()。

- A. 正当防卫
- B. 自助行为
- C. 侵权行为
- D. 紧急避险

40. (根据《侵权责任法》修改)村民方某将自己饲养的马拴在树上。同村村民何某出来遛狗,狗见到马嗷嗷乱叫,并向马咬去。马受惊挣断缰绳,疯狂往公路上跑,将正在公路上练习骑摩托车的赵某撞倒,花去医疗费共2万余元。根据《民法》规定,此责任应由()。

- A. 方某承担
- B. 何某承担
- C. 方某和何某共同承担
- D. 赵某可以向方某或何某请求赔偿

二、多项选择题(第41~50题,每小题2分,共20分。下列每题给出的四个选项中,至少有两个选项是符合题目要求的。多选、少选或错选均不得分)。

41. 对犯罪客体按照其范围大小可划分为()。

- A. 一般客体
- B. 同类客体
- C. 直接客体
- D. 复杂客体

42. 下列关于危害结果在犯罪构成中地位的表述,正确的有()。

- A. 危害结果是某些犯罪成立的必备要件
- B. 危害结果是某些犯罪既遂的必备要件
- C. 行为犯的既遂不要求危害结果的实际发生
- D. 危险犯的既遂不要求实际危害结果的发生

43. 下列犯罪行为中,应以盗窃罪追究刑事责任的是()。

- A. 盗窃信用卡后冒名使用的
- B. 盗窃毒品后自己食用的
- C. 盗窃商业秘密后出卖的
- D. 盗窃增值税专用发票后出卖的

44. 下列犯罪中,属于特殊主体犯罪的有()。

- A. 贪污罪
- B. 非法行医罪
- C. 私放在押人员罪
- D. 滥用职权罪

45. 下列情形中,应以共犯论处的有()。

- A. 与走私罪犯通谋,为其提供运输方便的
- B. 直接向走私人非法收购国家禁止进口物品的
- C. 非国家工作人员与国家工作人员勾结,伙同贪污的
- D. 知道或者应当知道他人实施生产、销售伪劣商品犯罪而为其提供生产、经营场所的

46. 下列共有关系中,属于共同共有关系的有()。

- A. 居住在同一幢楼的居民对共同乘坐的电梯形成的共有关系
- B. 甲乙对各出资800元购买的洗衣机形成的共有关系
- C. 婚姻关系存续期间,双方无特别约定,夫妻对一方所得的稿酬形成的共有关系
- D. 被继承人死亡后,继承人对被继承人遗留的没有分割的遗产形成的共有关系

47. 建设用地使用权的取得方式有()。

- A. 出让
- B. 转让
- C. 划拨
- D. 先占

48. 甲商场与乙公司签订了购买800辆自行车的书面合同。合同约定:乙公司分三次发货,甲商场见货付款。第一批200辆自行车到货后,甲商场见销路不好,便以书面形式向乙公司提出取消后两批货物订购,乙公司以书面形式表示同意。本案中涉及的民事法律事实有()。

- A. 订立合同的行为
- B. 履行合同的行为
- C. 变更合同的行为
- D. 解除合同的行为

49. 根据《著作权法》规定,邻接权的具体类型包括()。

- A. 出版者的权利 B. 表演者的权利
C. 录音制作者的权利 D. 播放者的权利

50. 下列情形中,权利人可以请求精神损害赔偿的有()。

- A. 某医院将甲之子与乙之子抱错,10年后发现
B. 某扩印部将丙丁结婚照的底片丢失
C. 某公司使用知名企业戊的名称促销自己的产品
D. 某人冒用明星庚的姓名演出获利

三、简答题(第51~54小题,每小题6分,共24分)。

51. 简述酌定量刑情节的概念和种类。
52. 简述行贿罪的成立条件。
53. 简述法人成立的条件。
54. 简述保证的含义和特征。

四、辨析题(第55~56小题,每小题8分,共16分,要求对命题进行判断并着重阐明理由)。

55. 请根据有关刑法原理和规定,对“无罪过就无犯罪”这一说法进行辨析。

56. 我国民间有一种说法:“父债子还,天经地义。”请运用债的一般原理及《继承法》的相关规定对其加以辨析。

五、法条分析题(57~58小题,每小题10分,共20分,要求符合立法原意和刑法理论)。

57. 《刑法》第213条规定:“未经注册商标所有人许可,在同一种商品上使用与其注册商标相同的商标,情节严重的,处三年以下有期徒刑或者拘役,并处或者单处罚金;情节特别严重的,处三年以上七年以下有期徒刑,并处罚金。”试说明:

- (1) 本条的罪名和罪状的描述类型。
(2) 应如何理解本条中与他人注册商标“相同的商标”?
(3) 以本条所规定的方法生产、销售伪劣产品的行为,应如何处理?简要说明理由。

58. 《中华人民共和国合同法》第73条第1款规定:“因债务人怠于行使其到期债权,对债权人造成损害的,债权人可以向人民法院请求以自己的名义代位行使债务人的债权,但该债权专属于债务人自身的除外。”

请分析此条法律规定(包括该条文所规定权利

的含义、行使条件及行使方式)。

六、案例分析题(59~60小题,每小题15分,共30分)。

59. 猎人甲因与同村妇女乙通奸而打算离婚,其妻丙坚决不同意,扬言如果甲提出离婚,将与甲同归于尽。甲无奈,只得一方面佯装与丙和好如初,另一方面告知乙准备杀害丙而与之结婚,并让乙购买毒鼠强用于毒杀丙,但乙多次寻购而无处购买。此计不成后,甲又请巫婆丁施法术咒死丙。一日,甲正在擦猎枪(注:甲系合法持有该枪支,并接受过严格的枪支安全使用培训),丙赶集回来,兴致勃勃地站在甲身旁向甲介绍在集市上的所见所闻。由于甲在擦枪时没有将枪中子弹退出,也没有关上保险,无意中触碰扳机走火致丙死亡。案发后,甲向公安机关投案,并如实供述了上述事实,但辩称自己没有想到枪支会走火。

阅读以上材料后,根据我国《刑法》规定分析:

- (1) 应如何认定甲、乙、丁行为的性质?为什么?
(2) 应如何处罚甲、乙、丁?

60. 2006年8月8日下午5时,某村刮起8级大风。该村村民王某在回家途中,路经村委会在建的办公楼时,大风将用于建筑的手脚架刮倒。手脚架在倒塌过程中将一根电线砸断。电线正巧落在由此路过的王某身上,王某不幸触电身亡。王某的丈夫向法院起诉,要求村委会和供电公司对王某的死亡承担赔偿责任。

村委会辩称:手脚架是大风刮倒的,击中王某的输电线路属于供电公司,村委会对王某的死亡不应承担赔偿责任。

供电公司辩称:输电线路是被手脚架砸断的,手脚架是村委会盖办公楼时使用的,供电公司对王某的死亡不应承担赔偿责任。

法院审理还查明,村委会用于盖建办公楼的手脚架在当年7月2日搭建完毕。击中王某的输电线路归供电公司所有,该线路不属于高压线。

根据上述案情,请回答:

- (1) 村委会对王某的死亡是否应当承担赔偿责任?为什么?
(2) 供电公司对王某的死亡是否应当承担赔偿责任?为什么?
(3) 两被告主张的抗辩事由是否成立?请说明理由。

专业基础课试题参考答案(2009 非)

一、单项选择题

1. [答案] C

[考点] 属地管辖原则

2. [答案] D

[考点] 但书

3. [答案] B

[考点] 犯罪客体与犯罪对象的区别

4. [答案] B

[考点] 不作为

5. [答案] D

[考点] 犯罪构成

6. [答案] B

[考点] 单位犯罪

7. [答案] A

[考点] 犯罪主观方面

8. [答案] B

[考点] 认识错误

9. [答案] B

[考点] 紧急避险

10. [答案] D

[考点] 犯罪既遂

11. [答案] C

[考点] 犯罪未遂与犯罪预备

12. [答案] B

[考点] 无期徒刑

13. [答案] A

[考点] 犯罪中止

14. [答案] D

[考点] 共同犯罪

15. [答案] A

[考点] 盗窃罪

16. [答案] D

[考点] 共同犯罪

17. [答案] B

[考点] 继续犯与连续犯

18. [答案] D

[考点] 想象竞合犯

19. [答案] C

[考点] 没收财产刑

20. [答案] B

[考点] 寻衅滋事罪

21. [答案] D

[考点] 民事法律关系

22. [答案] B

[考点] 监护人的职责

23. [答案] B

[考点] 个人合伙责任

24. [答案] D

[考点] 合同条款的效力

25. [答案] D

[考点] 附条件民事法律行为

26. [答案] B

[考点] 代理行为

27. [答案] C

[考点] 物权的分类

28. [答案] D

[考点] 相邻权

29. [答案] B

[考点] 不当得利

30. [答案] A

[考点] 抵押权

31. [答案] D

[考点] 合同条款的解释

32. [答案] C

[考点] 定金与违约金

33. [答案] A

[考点] 归责原则

34. [答案] B

[考点] 荣誉权

35. [答案] A

[考点] 商标权的主体

36. [答案] A

[考点] 婚姻存续期间的债务承担

37. [答案] B

[考点] 代位继承与转继承

38. [答案] C

[考点] 环境权

39. [答案] D

[考点] 紧急避险

40. [答案] B(D符合新法)

[考点] 动物致人损害的责任

二、多项选择题

41. [答案] ABC

[考点] 犯罪客体

42. [答案] ABCD

[考点] 危害结果

43. [答案] ABD

[考点] 盗窃罪

44. [答案] ACD

[考点] 特殊主体犯罪

45. [答案] ACD

[考点] 共同犯罪

46. [答案] CD

[考点] 共同共有与按份共有

47. [答案] ABC

[考点] 建设用地使用权的取得方式

48. [答案] ABD

[考点] 合同的订立、履行和解除

49. [答案] ABCD

[考点] 著作权的邻接权

50. [答案] ABD

[考点] 请求精神损害赔偿的情形

三、简答题

51. 答题要点:

(1)酌定量刑情节是指人民法院从审判经验中总结出来的,在刑罚裁量过程中灵活掌握、酌情适用的情节。

(2)酌定量刑情节主要包括:①犯罪动机;②犯罪手段;③犯罪时间、地点;④犯罪侵害的对象;⑤犯罪造成的损害结果;⑥犯罪分子的一贯表现;⑦犯罪后的态度。(答对4个即可)

52. 答题要点:

(1)犯罪客体是国家工作人员职务行为的廉洁性。

(2)客观方面表现为给予国家工作人员以财物的行为。在经济往来中,违反国家规定,给予国家工作人员以财物,数额较大的,或者违反国家规定,给予国家工作人员以各种名义的回扣、手续费的,也以行贿论。但是,因被勒索给予国家工作人员以财物,没有获得不正当利益的,不构成行贿罪。

(3)犯罪主体为一般自然人主体。

(4)主观方面表现为故意,并且具有谋取不正当利益的目的。

53. 答题要点:

(1)法人应当依法成立。一是指法人的目的、成立宗旨、组织机构、经营范围,方式等不得违反宪法和其他法律的规定;二是指其成立的审核和登记程序要

合法,需要有关部门批准的,必须依法取得批准后才能成立。

(2)有必要的财产或经费。是指与法人开展的各项业务相适应的一定数量的财产或经费。必要的财产或经费是法人独立进行民事活动、承担民事义务的物质保障。

(3)有自己的名称、组织机构和住所。法人的名称是法人的标志,法人以自己的名称进行活动,对已经注册登记的名称享有专用权。法人的组织机构是对内管理法人事务、对外代表法人从事民事活动的机构。法人以其主要办事机构所在地为住所。

(4)法人以其全部财产独立承担民事责任。法人是具有独立人格的民事主体,对自己的行为应当承担民事责任。这里的民事责任是指财产责任。

54. 答题要点:

保证是指保证人和债权人约定,当债务人不履行债务时,保证人按照约定履行债务或承担责任的担保方式。保证的特征:

(1)保证是由第三人提供的担保方式,保证人不能是债务人本人。

(2)保证是保证人以信用作为担保的方式,属于人的担保。

(3)保证具有从属性、补充性、相对独立性和明确的目的。主合同不成立或无效,保证合同当然不成立或无效。

四、辨析题

55. 答题要点:

(1)这种说法是正确的。

(2)任何犯罪都是在一定的犯罪心理态度支配下实施的,任何犯罪的成立都必须是主观要件与客观要件的统一。如果缺乏罪过即犯罪的故意或者过失,行为人的行为就不能构成犯罪。

(3)我国《刑法》规定,犯罪必须是由行为人故意或者过失实施的。如果行为在客观上虽然造成了损害结果,但不是出于故意或者过失,而是由于不能抗拒或者不能预见的原因所引起的,不是犯罪。

56. 答题要点:

(1)此种说法不完全正确。

(2)正确的一面是,根据《继承法》规定,子女是父母第一顺序的法定继承人,子女应当在继承父母遗产的实际价值范围内,偿还父母生前所欠债务。此外,如果以父母名义所负债务用于成年子女或家庭生活,则此债务应当认定为家庭共同债务或成年子女的个人债务,成年子女有义务清偿此债务。

(3)不正确的一面是,从债的特征分析,债是特定当事人之间产生的民事法律关系,具有显著的相对

性。对父母本人所欠的个人债务,在父母生前应由其本人负责偿还;在其死亡后,根据继承法限定继承的规定,子女只在遗产的实际价值范围内负清偿义务,对超过部分没有义务偿还。但子女自愿偿还的,法律也不禁止。

五、法条分析题

57. 答题要点:

(1) 本条所规定的犯罪罪名是假冒注册商标罪。其罪状描述类型为叙明罪状。

(2) 本条中与他人注册商标“相同的商标”,是指与被假冒的注册商标完全相同或者与被假冒的注册商标在视觉上无差别、足以对公众产生误导的商标。

(3) 以假冒注册商标的方法生产、销售伪劣产品的行为,具有手段行为与目的行为之间的牵连关系,如果两个行为分别构成犯罪,应依照处罚较重的规定定罪处罚。如果只有一个行为构成犯罪,而另一个行为不构成犯罪,则依照构成犯罪的行为定罪处罚。

58. 答题要点:

答题要点:(1) 此法条是关于债权人代位权的规定。

(2) 债权人代位权,是指当债务人怠于行使其对第三人的权利而危害债权实现时,债权人享有的以自己名义代位行使债务人权利的权利。

(3) 债权人代位权的成立要件:

① 债权人对债务人的债权合法且已到期。

② 债务人对第三人享有债权且该债权已到期。

③ 债务人怠于行使权利且因此可能危及债权人的权利。

④ 债务人对第三人的债权为非专属性权利和可以强制执行的权利。

(4) 行使方式:债权人代位权的行使必须通过诉讼的方式进行。

六、案例分析题

59. 答题要点:

(1) 甲为了达到和乙结婚的目的,让乙购买毒药意图毒杀丙,甲和乙达成了犯罪合意。乙购买毒药,开始实施犯罪的预备行为,但是由于乙没有买到毒药,所以甲、乙的行为停留在故意杀人的预备阶段,甲、乙的行为构成共同故意杀人罪(预备)。

甲找巫婆丁施巫术咒死丙的迷信方法,根本不能产生致人死亡的结果,属于“迷信犯”,不构成犯罪。

甲擦猎枪致丙死亡,系因枪支“走火”而引起,与甲杀害丙的故意之间没有关联性,因此,甲不对丙的死亡负故意杀人的刑事责任。但是,甲接受过安全使用枪支的培训,应当知道在擦枪前必须将子弹退出

来,关上保险。可是他没有这样做,以致枪支“走火”致丙死亡,构成疏忽大意的过失致人死亡罪。

(2) 对甲、乙按照故意杀人罪的预备犯处罚。对甲还应当按照过失致人死亡罪处罚。由于甲构成了两个犯罪,因此对甲应当数罪并罚。丁的行为不构成犯罪,不追究其刑事责任。

甲致丙死亡后自动投案,如实供述了犯罪事实,构成自首。所以对甲还应按照有关自首的规定处罚。

60. 答题要点:

(1) 村委会对王某的死亡应当承担损害赔偿責任。因为本案中虽然王某是因为输电线电击死亡,但是输电线确是因为脚手架的砸断而落下,两事件间接结合导致了侵权行为的发生,与王某的死亡都有因果关系。《侵权责任法》第86条规定,建筑物、构筑物或者其他设施倒塌造成他人损害的,由建设单位与施工单位承担连带责任。脚手架是村委会盖办公楼所使用的,村委会为建设单位,因此应当承担侵权责任。

(2) 供电公司对王某的死亡不当应当承担损害赔偿責任。首先,击中王某的输电线并不属于高压线,不属于《侵权责任法》第73条“从事高空、高压、地下挖掘活动或者使用高速轨道运输工具造成他人损害的,经营者应当承担侵权责任”的情形。其次,《侵权责任法》第69条规定,从事高度危险作业造成他人损害的,应当承担侵权责任。输电线路不属于高压线,因而不属于第69条所规定的高度危险作业。因此,供电公司对于王某的死亡应当依照《侵权责任法》第6条第1款之规定,承担过错侵权责任。从本案案情来看,供电局对于自己的输电线路会被脚手架砸断不能预见也不能避免,因此应当没有过错,不承担损害赔偿責任。

(3) 村委会主张的抗辩事由不能成立,供电公司主张的抗辩事由成立。因为村委会是建筑物、构筑物或者其他设施的建设单位,脚手架的倒塌应由其负责。大风亦不能构成抗辩理由,本案中虽有大风作用,但对于损害结果来讲,是能够预见、能够克服、能够避免的。村委会应当预见到脚手架在外力作用下(包括大风的作用下)可能倒塌并造成损害后果的危险性,并及时消除危险。对于供电公司而言,由于其承担过错责任,而输电线路是被脚手架砸断的,且并非其未盡管理义务所致,因此其抗辩能够成立。

说明:答案根据《侵权责任法》修改,原答案认定:(1) 村委会对王某的死亡应当承担损害赔偿責任;(2) 供电公司对王某的死亡应当承担损害赔偿責任;(3) 两被告主张的抗辩事由不能成立。

2009 年全国硕士研究生招生考试法律硕士 (非法学)专业学位联考

综合课试题

一、单项选择题(第1~45题,每小题1分,共45分。下列每题给出的四个选项中,只有一个选项是符合题目要求的。请在答题卡上将所选项的字母涂黑)。

1. 下列法律概念中,属于客体概念的是()。
A. 原告 B. 人民法院
C. 动产 D. 不可抗力
2. 下列关于英美法系的表述,能够成立的是()。
A. 英美法系又可以称为法典法系
B. 我国澳门特别行政区的法律属于英美法系
C. 英美法系国家中,有些国家实行不成文宪法制
D. 英美法系国家的法律源于罗马法
3. 法律规定了人们的一般行为模式,从而为人们的交互行为提供了一个模型、标准或方向。法律的这一特性是指()。
A. 法律的规范性 B. 法律的普遍性
C. 法律的确定性 D. 法律的统一性
4. 法学上,将法律实际施行的状态和程度称为()。
A. 法律实施 B. 法律实效
C. 法律适用 D. 法律实现
5. 我国社会主义法律与执政党政策的共同点在于()。
A. 表现形式相同 B. 指导思想相同
C. 稳定性程度相同 D. 实施途径相同
6. 按照规则规定的行为模式的不同,法律规则可以分为()。
A. 授权性规则和义务性规则
B. 强行性规则和任意性规则
C. 确定性规则和委任性规则
D. 调整性规则和构成性规则
7. 《刑法》规定,教唆他人犯罪的,应当按照其在共同犯罪中所起的作用处罚。这一规定属于法律构

成要素中的()。

- A. 法律概念 B. 法律原则
C. 法律规则 D. 技术性规定
8. 下列关于资本主义法律的表述,正确的是()。
A. 资本主义法律是全体社会成员共同意志的体现
B. 资本主义法律都是在直接继承封建制法律的基础上产生的
C. 资本主义法律具有超阶级性和超历史性
D. 资本主义法律的核心作用是维护资本主义私有制
9. 下列选项中,属于法的维护阶级统治作用的是()。
A. 维护人类社会的基本生活条件
B. 调整统治阶级与同盟者之间的关系
C. 保护全体经营者和消费者的权益
D. 保障社会成员的基本人身安全
10. 下列关于法律的强制性的表述,能够成立的是()。
A. 公法具有强制性,而私法不具有强制性
B. 人们遵守法律主要是基于对法律强制性的恐惧
C. 法律对于统治阶级内部的成员没有强制性
D. 法律的强制性是法律发挥作用的最后保障
11. 依据人的认知阶段的不同,可以将法律意识分为()。
A. 占统治地位的法律意识与不占统治地位的法律意识
B. 群体法律意识与社会法律意识
C. 法律心理与法律思想体系
D. 职业法律意识与非职业法律意识
12. 法律与道德相比较而言,下列表述能够成立的是()。
A. 法律的要求更高

- B. 法律规范的产生更早
C. 法律调整的社会关系范围更广
D. 法律规范的内容更加具体和明确
13. 下列关于我国法律监督体系中审计监督的表述,正确的是()。
- A. 审计监督属于国家权力机关的监督
B. 审计监督是检察监督的一种方式
C. 审计监督是一种专门的行政监督
D. 审计监督在本质上属于社会监督
14. 下列关于我国法的溯及力的表述,正确的是()。
- A. 刑法在溯及力问题上采用从新兼从轻的原则
B. 行政法在溯及力问题上采用从旧兼从轻的原则
C. 民法在溯及力问题上采用从新的原则
D. 法治的一般要求是新法不具有溯及力
15. 下列关于法律文化的表述,正确的是()。
- A. 社会成员对法及法律现象的共同看法不属于法律文化的范畴
B. 法律文化在一定程度上反映了一个民族法律调整所达到的水平
C. 法律文化包括现行法律实践中一切因偶然因素而变化的成分
D. 法律文化的多样性阻碍了不同法律文化之间的交流与传播
16. 在资本主义宪法原则体系中,处于核心和主导地位的是()。
- A. 人民主权原则 B. 基本人权原则
C. 法治原则 D. 权力制衡原则
17. 最早以宪法修正案的方式对宪法进行调整和完善的国家是()。
- A. 英国 B. 美国
C. 德国 D. 中国
18. 按照法国思想家西哀耶士的观点,制宪权的主体是()。
- A. 国民 B. 立法机关
C. 制宪会议 D. 宪法起草机关
19. 在宪政实践中,由特定机关对立法进行审查并处理的制度是()。
- A. 行政诉讼制度 B. 审判监督制度
C. 法律监督制度 D. 违宪审查制度
20. 根据我国 2004 年宪法修正案的规定,国家建立健全同经济发展水平相适应的制度是()。
- A. 人权保障制度 B. 劳动保障制度
C. 社会保障制度 D. 文化保障制度

21. 与西方议会制度比较,下列选项中属于我国人民代表大会制度特点的是()。
- A. 两院制
B. 代表的专职制
C. 人民代表大会的全权性
D. 代表任期的限任制
22. 在政党关系中,中国共产党的领导体现为对民主党派的()。
- A. 政治指导 B. 政治领导
C. 组织领导 D. 思想领导
23. 下列关于我国单一制国家结构形式的表述,能够成立的是()。
- A. 我国是由若干普通行政单位和自治单位组成的统一国家
B. 我国的单一制国家结构形式体现了权力的横向配置关系
C. 我国采用单一制国家结构形式是由经济发展水平决定的
D. 我国的各个地方行政单位享有的权力属于“剩余权力”
24. 根据我国现行宪法的规定,有权决定省、自治区、直辖市设立的国家机关是()。
- A. 全国人民代表大会
B. 全国人民代表大会常务委员会
C. 国务院
D. 民政部
25. 我国民族自治地方划分为自治区、自治州、自治县三级,这一规定始于()。
- A. 1954 年宪法 B. 1975 年宪法
C. 1978 年宪法 D. 1982 年宪法
26. 根据《香港特别行政区基本法》的规定,香港特别行政区境内的土地和自然资源属于()。
- A. 香港特别行政区政府所有
B. 国家所有
C. 个人所有
D. 法人所有
27. 我国人民民主专政的最高原则是()。
- A. 工人阶级的领导 B. 工农联盟
C. 民主主体的广泛性 D. 统一战线
28. 在我国,社会主义政治文明建设的根本保障是()。
- A. 坚持依宪治国
B. 实行人民民主专政
C. 坚持中国共产党的领导
D. 实行社会主义市场经济
29. 选民对公布的选民名单有不同意见的,可以

向选举委员会提出申诉。选举委员会对申诉的意见应当作出处理决定的期限是()。

- A. 2 日内 B. 3 日内
C. 5 日内 D. 10 日内

30. (根据新法修改)根据我国现行宪法和法律的规定,我国的兵役制度是()。

- A. 志愿兵役制
B. 义务兵役制
C. 义务兵与志愿兵相结合、民兵与预备役相结合
D. 义务兵役制与志愿兵役制相结合,以志愿兵役制为主

31. 1997 年 10 月我国政府签署的国际人权公约是()。

- A. 《世界人权宣言》
B. 《联合国宪章》
C. 《经济、社会、文化权利国际公约》
D. 《公民权利和政治权利国际公约》

32. 颁布《重法地法》的朝代是()。

- A. 唐朝 B. 宋朝
C. 元朝 D. 明朝

33. 按唐律规定,不同国家的外国人在唐朝管辖的地域内相犯,审判时应依据的法律是()。

- A. 唐律
B. 原告所属国法律
C. 被告所属国法律
D. 在当事人所属国法律和唐律中选择其一

34. 西周时期的借贷契约称为()。

- A. 傅别 B. 契券
C. 质剂 D. 出举

35. 中国古代婚姻法律中的“三不去”制度是对丈夫休妻权的限制,其中“与更三年丧”是指妻子在夫家守过三年孝。妻子为之守孝的对象是()。

- A. 丈夫 B. 公婆
C. 自己的父母 D. 夫家的祖辈

36. 《唐律疏议》编纂工作的主持者是()。

- A. 长孙无忌 B. 魏征
C. 陈群 D. 武则天

37. 我国上古史料典籍中的“眚”是指()。

- A. 惯犯 B. 偶犯
C. 故意 D. 过失

38. 中国历史上第一部刊版印行的法典是()。

- A. 《开皇律》 B. 《大明律》
C. 《宋刑统》 D. 《开元律》

39. 秦朝的法律形式中,司法机关判案的成例是()。

- A. 决事比 B. 封诊式
C. 指挥 D. 廷行事

40. 清末司法改革后,全国的最高审判机关是()。

- A. 大理院 B. 大理寺
C. 法部 D. 刑部

41. 下列选项中,规定实行地方自治的宪法或宪法性文件是()。

- A. 《中华民国宪法草案》
B. 《中华民国临时约法》
C. 1923 年《中华民国宪法》
D. 《钦定宪法大纲》

42. 在汉文帝十三年刑制改革中,用以替代黥刑的刑罚是()。

- A. 笞三百 B. 笞五百
C. 弃市 D. 髡钳城旦春

43. 按照唐律中有关“共犯罪”的规定,对共同犯罪中从犯的一般处罚标准是()。

- A. 与首犯同等处罚 B. 减首犯一等处罚
C. 减首犯二等处罚 D. 减首犯三等处罚

44. 元朝法律规定的强奸幼女罪中,“幼女”的年龄是()。

- A. 八岁以下 B. 十岁以下
C. 十二岁以下 D. 十四岁以下

45. 明确提出“首恶者必办,胁从者不问,立功者受奖”这一刑事法律原则的文件是()。

- A. 《陕甘宁边区施政纲领》
B. 《陕甘宁边区宪法原则》
C. 《华北人民政府施政方针》
D. 《中国人民解放军宣言》

二、多项选择题(第 46 ~ 63 小题,每小题 2 分,共 36 分。下列每题给出的四个选项中,至少有两个选项是符合题目要求的。请在答题卡上将所选项的字母涂黑。多选、少选或错选均不得分)。

46. 与司法活动相比,执法活动的特征有()。

- A. 主动性 B. 单方面性
C. 终极性 D. 中立性

47. 下列属于我国法律规定的免责条件或情况的有()。

- A. 时效免责 B. 不诉免责
C. 正当防卫免责 D. 自首立功免责

48. 马克思主义法学与以往法学的主要区别有()。

- A. 坚持以辩证唯物主义为指导
B. 承认经济以外因素对法律的影响

- C. 认为法是由社会物质生活条件决定的
D. 否认新法与旧法之间的继承性
49. 下列关于法律与国家的关系的表述,能够成立的有()。
- A. 法律是国家存在和发展的政治基础
B. 法律决定国家的性质
C. 法律保障国家职能的实现
D. 法律确认国家的政权组织形式
50. 下列关于法律解释的表述,能够成立的有()。
- A. 法律解释一般由待处理的案件引起
B. 法律解释是一个客观的过程,不具有价值取向性
C. 并不是所有的法律解释都具有法律效力
D. 法律解释有时可以起到弥补立法不足的作用
51. 下列关于法理学的表述,能够成立的有()。
- A. 法理学与部门法学的关系是一般与特殊的关系
B. 法理学为部门法学的研究提供了立场、观点和方法
C. 法理学属于应用法学和国内法学
D. 法理学只研究现行有效的法律规范
52. 在我国现行宪法中,既表现为权利又表现为义务的有()。
- A. 平等权 B. 劳动权
C. 受教育权 D. 言论自由
53. 下列关于我国居民委员会的表述,正确的有()。
- A. 居民委员会对居民会议负责
B. 居民委员会受上级政权机关的领导
C. 居民委员会是最基层的一级政权机关
D. 居民委员会由主任、副主任和委员 5 至 9 人组成
54. (根据新法修改)我国选举权的平等性原则强调实质平等,具体体现为()。
- A. 实行城乡按相同人口比例选举代表
B. 全国人民代表大会中每一个少数民族至少有一名代表
C. 凡年满 18 周岁的公民都享有选举权
D. 精神病患者也享有选举权
55. 公民甲因涉嫌犯罪,有关机关欲搜查其住所。根据我国现行宪法和法律的规定,应当遵循的法定程序包括()。
- A. 由公安机关执行
B. 经人民法院批准

- C. 有相关的证人在场
D. 工作人员应出示搜查证件
56. 根据我国现行宪法的规定,国务院的法规制定权表现为()。
- A. 制定法律
B. 规定行政措施
C. 制定行政法规
D. 发布行政决定和命令
57. 根据我国现行宪法和法律的规定,全国人民代表大会代表提出罢免案必须符合的法定条件有()。
- A. 只能针对由全国人民代表大会任免的人选范围
B. 必须有 10 名代表联名
C. 必须说明罢免的理由
D. 采用书面形式
58. 根据我国现行宪法的规定,对宗教信仰自由的限制表现为()。
- A. 不得利用宗教进行破坏社会秩序的活动
B. 不得利用宗教进行损害公民身体健康的活动
C. 不得利用宗教进行妨碍国家教育制度的活动
D. 宗教团体和宗教事务不受外国势力的支配
59. 我国保护华侨适用的方式有()。
- A. 法律途径保护 B. 政治庇护
C. 外交途径保护 D. 经济手段保护
60. 下列选项中,属于《唐律》篇目的有()。
- A. 职制 B. 贼盗
C. 捕断 D. 户婚
61. 下列选项中,属于汉朝法律规定的罪名的有()。
- A. 阿党附益 B. 见知故纵
C. 酎金 D. 奸党
62. 下列关于《中华民国临时政府组织大纲》内容的表述,正确的有()。
- A. 实行三权分立的原则
B. 立法权由参议院和众议院共同行使
C. 以临时中央审判所作为行使最高司法权的机关
D. 以英国的国家制度为蓝本,确立中华民国的基本政治体制
63. 《大清新刑律》附加的《暂行章程》规定的内容包括()。
- A. 无夫妇女犯奸构成犯罪
B. 对尊亲属有犯,不得适用正当防卫
C. 加重卑幼对尊长、妻对夫杀伤等罪的处罚
D. 减轻尊长对卑幼、夫对妻杀伤等罪的处罚

三、简答题(第 64 ~ 66 小题,每小题 8 分,共 24 分。请将答案写在答题纸指定位置上)。

64. 简述法律事实的含义和特征。

65. 简述全国人民代表大会代表的权利和义务。

66. 简述南京国民政府法律体系的主要构成。

四、分析题(第 67 ~ 69 小题,每小题 10 分,共 30 分。要求结合所学知识分析材料回答问题。请将答案写在答题纸指定位置上)。

67. 材料 1: 人民法院依照法律规定独立行使审判权,不受行政机关、社会团体和个人干涉。

人民检察院依照法律规定独立行使检察权,不受行政机关、社会团体和个人干涉。

一切国家机关和国家工作人员必须依靠人民的支持,经常保持同人民的密切联系,倾听人民的意见和建议,接受人民的监督,努力为人民服务。

——摘自《中华人民共和国宪法》

材料 2: 最高人民法院对全国人民代表大会和全国人民代表大会常务委员会负责并报告工作。地方各级人民法院对本级人民代表大会及其常务委员会负责并报告工作。

下级人民法院的审判工作受上级人民法院监督。

——摘自《中华人民共和国人民法院组织法》

材料 3: 最高人民检察院对全国人民代表大会和全国人民代表大会常务委员会负责并报告工作。地方各级人民检察院对本级人民代表大会和本级人民代表大会常务委员会负责并报告工作。

最高人民检察院领导地方各级人民检察院和专门人民检察院的工作,上级人民检察院领导下级人民检察院的工作。

——摘自《中华人民共和国人民检察院组织法》

请阅读上述材料,运用法理学知识和原理回答下列问题:

(1) 材料反映了我国法的适用中的哪一项基本原则?

(2) 该基本原则的内容和要求是什么?

(3) 结合材料分析如何正确适用这一原则?

68. 2004 年 1 月,某村民委员会进行换届选举。投票结束后,39 名村民以有候选人在选举前给他们发钱为由,向县政府反映此次选举涉嫌贿选,要求调查。县政府据此派出联合调查组,经调查后出具书面答复,认为该村换届选举不存在贿选,确认选举结果合法有效。

请结合宪法学的知识和原理,以及我国现行宪法和法律的规定分析材料并回答问题:

(1) 县政府关于选举结果的确认行为是否合法?为什么?

(2) 村民如果认为村民委员会选举有问题,应如何维护自己的权利?

69. 朝审原于明天顺三年,令每岁霜降后,但有该决重囚,三法司会同公、侯、伯从实审录。秋审亦原于明之奏决单,冬至前会审决之。顺治元年,刑部左侍郎党崇雅奏言:“旧制凡刑狱重犯,自大逆、大盗决不待时外,余俱监候处决。在京有热审、朝审之便,每至霜降后方请旨处决。在外直省,亦有三司秋审之例,未尝一丽死刑辄弃于市。望照例区别,以昭钦恤。”此有清言秋、朝审之始。嗣后逐渐举行,而法益加密。初制分情实、缓决、矜、疑,然疑狱不经见。雍正以后,加入留养承祀,区为五类。

——《清史稿》卷一百四十四《刑法三》

请运用中国法制史的知识 and 理论,分析上述文字材料并回答下列问题:

(1) 何为秋审?其历史渊源是什么?

(2) 试分别说明秋审案件的五种处理方式。

(3) 清朝秋审制度的主要作用体现在哪些方面?

五、论述题(第 70 小题,15 分。请将答案写在答题纸指定位置上)。

70. 结合实际,论述我国法律监督的现实意义。

要求:观点明确,说理充分,条理清晰,语言规范、流畅。

综合课试题参考答案(2009 非)

一、单项选择题

1. [答案] C

[考点] 客体概念

2. [答案] C

[考点] 英美法系

3. [答案] A

[考点] 法的基本特征

4. [答案] B

[考点] 法律实效
5. [答案] B
[考点] 社会主义法与执政党政策的关系
6. [答案] A
[考点] 法律规则的分类
7. [答案] C
[考点] 法律规则
8. [答案] D
[考点] 资本主义法律
9. [答案] B
[考点] 法的社会作用
10. [答案] D
[考点] 法律的强制性
11. [答案] C
[考点] 法律意识的分类
12. [答案] D
[考点] 法律与道德的区别
13. [答案] C
[考点] 我国审计监督的性质
14. [答案] D
[考点] 法的溯及力
15. [答案] B
[考点] 法律文化
16. [答案] A
[考点] 资本主义宪法原则
17. [答案] B
[考点] 宪法修改的具体方式
18. [答案] A
[考点] 制宪权主体
19. [答案] D
[考点] 违宪审查制度
20. [答案] C
[考点] 宪法修正案第 23 条内容
21. [答案] C
[考点] 我国人民代表大会的特点
22. [答案] B
[考点] 中国共产党对民主党派的领导方式
23. [答案] A
[考点] 我国的国家结构形式
24. [答案] A
[考点] 全国人民代表大会的职权
25. [答案] A
[考点] 民族区域自治制度
26. [答案] B
[考点] 香港特别行政区基本法有关自然资源和土地制度的规定

27. [答案] B
[考点] 人民民主专政的原则
28. [答案] C
[考点] 社会主义政治文明建设的根本保障
29. [答案] B
[考点] 选民名单异议的处理
30. [答案] C
[考点] 我国的兵役制度
31. [答案] C
[考点] 《经济、社会、文化权利国际公约》
32. [答案] B
[考点] 《重法地法》
33. [答案] A
[考点] 化外人原则
34. [答案] A
[考点] 西周的借贷契约
35. [答案] B
[考点] “七出三不去”
36. [答案] A
[考点] 《唐律疏议》
37. [答案] D
[考点] “眚”的含义
38. [答案] C
[考点] 《宋刑统》
39. [答案] D
[考点] 秦朝的法律形式
40. [答案] A
[考点] 大理院
41. [答案] C
[考点] 1923 年《中华民国宪法》
42. [答案] D
[考点] 文景帝时期的刑制改革
43. [答案] B
[考点] 唐律关于共同犯罪的处罚原则
44. [答案] B
[考点] 元朝的强奸幼女罪
45. [答案] D
[考点] 《中国人民解放军宣言》
二、多项选择题
46. [答案] AB
[考点] 执法活动的特点
47. [答案] ABD
[考点] 免责
48. [答案] AC
[考点] 马克思主义法学的特点
49. [答案] CD

〔考点〕 法律与国家的关系

50.〔答案〕 ACD

〔考点〕 法律解释

51.〔答案〕 AB

〔考点〕 法理学的定义

52.〔答案〕 BC

〔考点〕 基本权利的性质

53.〔答案〕 AD

〔考点〕 居民委员会

54.〔答案〕 AB

〔考点〕 选举权的平等性原则

55.〔答案〕 ACD

〔考点〕 住宅安全权

56.〔答案〕 BCD

〔考点〕 国务院的法规制定权

57.〔答案〕 ACD

〔考点〕 罢免的法定条件

58.〔答案〕 ABCD

〔考点〕 宗教信仰自由

59.〔答案〕 AC

〔考点〕 华侨的保护方式

60.〔答案〕 ABD

〔考点〕 唐律的篇目

61.〔答案〕 ABC

〔考点〕 汉朝法律规定的罪名

62.〔答案〕 AC

〔考点〕 《中华民国临时政府组织大纲》

63.〔答案〕 ABCD

〔考点〕 暂行章程的内容

三、简答题

64. 答题要点:

法律事实是指能够引起法律关系产生、变更或消灭的各种事实的总称。

法律事实与一般意义上的事实有明显的区别:

(1) 法律事实是一种规范事实,没有法律规范就不会有法律事实;

(2) 法律事实是一种能用证据证明的事实;

(3) 法律事实是一种具有法律意义的事实,是对法律关系产生了影响的事实。

65. 答题要点:

(1) 全国人民代表大会代表的权利:出席人大会议,参与表决权;提出议案和建议、意见的权利;质询权;罢免权;人身特别保护权;言论免责权;享有物质补贴和便利的权利。

(2) 全国人民代表大会代表的义务:模范遵守宪法和法律;协助宪法和法律的实施;与原选举单位和

群众保持密切联系;接受原选举单位和群众监督;保守国家秘密。

66. 答题要点:

南京国民政府法律体系的主要构成包括基本法典、关系法规、判例和解释例。具体为:

(1) 基本法典。《宪法》《民法》《刑法》《刑事訴訟法》《民事诉讼法》等基本法典(行政法除外)构成了南京国民政府六法全书的法律体系的核心和骨架。

(2) 关系法规。围绕基本法典而制定的条例、命令、细则、办法等众多的关系法规,是对各自的基本法典的重要补充。

(3) 判例和解释例。最高人民法院依照法定程序作出的判例和司法院大法官会议作出的解释例和决议,也是六法体系的重要组成部分。

四、分析题

67. 答题要点:

(1) 材料反映的是我国法的适用中的“司法机关依法独立行使职权原则”。

(2) 该原则的内容和要求是:司法权只能由司法机关统一行使,其他任何机关、团体和个人都无权行使;司法机关行使司法权只服从法律,不受行政机关、社会团体和个人的干涉;司法机关必须严格依照法律规定和法律程序办事,准确适用法律。

(3) 材料表明,司法机关在贯彻这一原则时,要接受各方面的监督。这些监督表现为:接受权力机关的监督;接受司法机关内部的监督;接受行政机关、企事业单位、社会团体、民主党派和人民群众的监督。

68. 答题要点:

(1) 县政府确认“选举合法有效”的行为不合法。

根据《宪法》和《村民委员会组织法》规定,村民委员会是基层群众性自治组织,村民委员会组成人员由村民依法直接选举产生。由村民小组推选的村民选举委员会依法主持村民委员会换届选举,并确认选举结果有效。县政府与村民委员会没有行政隶属关系,也不是组织选举的机构,它可以就村民举报的选举违法情况组织调查,将调查结果提交村民选举委员会,由其决定选举是否有效,而不能自行宣布选举结果“合法有效”。因而,该县政府宣布选举结果有效的行为是违法的,干预了村民自治权的行使。

(2) 村民如果认为村民委员会选举有问题,可以书面向村民选举委员会提出申诉,也可以向县、乡级人民代表大会常务委员会或县、乡级人民政府及其有关主管部门举报,有关机关负责调查并依法处理。如果村民对前述机构的处理意见有异议,可以向人民法院起诉,由人民法院依法判决。

69. 答题要点:

(1) 秋审是清朝中央各部部长官会同复审各省上报斩、绞监候案件的一种重要的会审制度, 被视为“国家之大典”。清朝的秋审制度源于明朝的朝审。

(2) 秋审的五种处理方式分别是: 一为情实, 指案情属实, 罪刑适当, 经皇帝御笔勾决, 于霜降后冬至前处决; 二为缓决, 指案情虽属实, 但危害性不大, 可留待下一年秋审再作决定; 三为可矜, 指案情虽属实, 但罪犯情有可原的, 可免死减等发落; 四为可疑, 指案情尚未完全清楚的, 一般发回原省重审; 五为留养承祀, 指罪犯为独子而父母、祖母年老无人奉养的, 经皇帝批准, 可改判重杖并枷号示众后释放。

(3) 秋审制度的实行, 体现了国家对死刑案件审慎和宽仁的态度; 是中央对于地方政府司法审判活动进行监督检查的重要手段, 体现皇帝对司法权控制的加强; 同时也有助于法律的统一适用和纠正冤假错案。

五、论述题

70. 答题要点:

法律监督有狭义和广义之分。狭义上的法律监督是指由特定的国家机关依照法定职权和程序, 对立

法、执法和司法活动的合法性进行的监督; 广义上的法律监督是指由所有的国家机关、社会组织和公民对各种法律活动的合法性所进行的监督。在现代国家的法制中, 法律监督是法制不可缺少的特殊组成部分, 它贯穿于法律运行的全过程, 对社会生活或经济生活有着广泛的影响。

在我国, 法律监督的意义主要体现在以下几个方面:

(1) 法律监督是我国社会主义民主政治的保障和重要组成部分, 法律监督将权力及其运行置于监督之下, 从而保障民主政治的安全; 同时, 法律监督也是普通公民参与民主政治的重要途径和方式。

说明: 联系我国实际, 对此进行正确论述。

(2) 法律监督是依法治国, 建设社会主义法治国家的保证。法律监督有利于维护国家法律体系的统一完整, 保障法律在全国范围内的统一实施, 确立和维护法律的权威。

说明: 联系我国实际, 对此进行正确论述。

(3) 法律监督有利于我国社会主义市场经济的建立和完善。

说明: 联系我国实际, 对此进行论述。

2008 年全国硕士研究生招生考试法律硕士 (非法学)专业学位联考

专业基础课试题

一、单项选择题(第1~40小题,每小题1分,共40分。下列每题给出的四个选项中,只有一项是符合试题要求的)。

1. 下列行为中,已满14周岁不满16周岁的人应当负刑事责任的是()。

A. 故意伤害致人重伤或者死亡、强奸、抢劫、拐卖儿童

B. 强奸、抢劫、抢夺、放火、爆炸

C. 强奸、抢劫、贩卖毒品、放火、爆炸

D. 抢劫、绑架、放火、爆炸

2. 故意杀人罪(未遂)的犯罪构成属于()。

A. 基本的犯罪构成 B. 修正的犯罪构成

C. 派生的犯罪构成 D. 减轻的犯罪构成

3. 下列犯罪行为中,属于不作为行为方式的是()。

A. 甲因高兴将3岁儿子抛接但因失手致其死亡

B. 乙分娩婴儿后为掩盖未婚先孕真相将婴儿扔出窗外致婴儿死亡

C. 丙分娩女婴后不愿抚养,遂以2万元价格将其卖给他人

D. 丁分娩婴儿后将婴儿弃置于火车站致其冻成重伤

4. 间歇性精神病人在不能辨认或者不能控制自己行为时,实施严重危害社会行为的()。

A. 应当负刑事责任

B. 不负刑事责任

C. 应当负刑事责任,但可以减轻或者免除处罚

D. 待治疗痊愈后再追究刑事责任

5. 消防队员甲在执行灭火任务中,担心被大火毁容,逃离火灾现场。甲的行为()。

A. 属于紧急避险 B. 属于紧急避险过当

C. 不成立紧急避险 D. 属于假想避险

6. 下列情形中,属于犯意表示的是()。

A. 甲为非法制造枪支而购买钢管

B. 乙对朋友发誓说要杀死仇人张某

C. 丙发电子邮件邀约朋友参与盗窃

D. 丁向他人发送敲诈财物的短信息

7. 成立犯罪不可缺少的要素是()。

A. 犯罪行为

B. 犯罪结果

C. 犯罪目的

D. 犯罪动机

8. 甲明知自己的枪法很差,但为杀乙,置乙身边丙的生命安全于不顾,向乙射击。结果没有击中乙,却打死了丙。对于丙的死亡,甲的罪过形式是()。

A. 直接故意

B. 间接故意

C. 疏忽大意的过失

D. 过于自信的过失

9. 区别犯罪预备与犯罪未遂的关键在于行为人是否着手实施了()。

A. 有助于犯罪既遂的行为

B. 有助于实现犯罪目的的行为

C. 有助于犯罪结果发生的行为

D. 刑法分则规定的犯罪实行行为

10. 下列情形中,属于犯罪未遂的是()。

A. 甲持匕首在张三每天下夜班经过的路口守候,准备杀死张三,但张三当夜没有出现在这一地点

B. 乙携带匕首乘坐出租车,准备对出租车司机进行抢劫,因形迹可疑,出租车司机将车开进了派出所将其抓获

C. 丙非法购进两支手枪还未来得及出卖即被抓获

D. 丁为抢劫李四钱财,假装劝酒将李四灌醉,来不及取走李四财物,因被李四的妻子发现而慌忙逃走

11. 甲与乙共谋后,分别从前、后门进入李家追杀李某,李某被甲追至后门处被乙一刀捅死。甲、乙的共同犯罪形式是()。

A. 必要共同犯罪

B. 简单共同犯罪

C. 复杂共同犯罪

D. 特殊共同犯罪

12. 区别拐卖妇女罪与绑架罪的关键是()。

A. 犯罪对象是否为妇女

- B. 是否实施了绑架妇女的行为
- C. 是否通过出卖妇女获取钱财
- D. 是否非法剥夺了妇女的人身自由

13. 下列情形中,属于牵连犯特征的是()。

- A. 实施某个犯罪,其手段行为又触犯其他罪名
- B. 实施一个犯罪行为触犯数个罪名
- C. 数个犯罪行为触犯同一罪名
- D. 犯罪既遂状态与犯罪造成的不法状态同时存在

在

14. 甲于2004年11月1日实施了引诱不满14周岁幼女卖淫的行为。根据《刑法》规定,引诱不满14周岁的幼女卖淫的,处5年以上有期徒刑,并处罚金。在不具备追诉时效中断或延长的情况下,对甲的行为的追诉时效是()。

- A. 5年
- B. 10年
- C. 15年
- D. 20年

15. 《刑法》第307条第1款规定:“以暴力威胁、贿买等方法阻止证人作证或者指使他人作伪证的,处……”这种罪状形式属于()。

- A. 简单罪状
- B. 叙明罪状
- C. 空白罪状
- D. 引证罪状

16. 中国公民甲在境外被一外国间谍组织收买,接受该间谍组织指派,回国搜集某沿海军事基地情报。甲的行为构成()。

- A. 间谍罪
- B. 为境外窃取、刺探国家秘密罪
- C. 非法提供国家秘密、情报罪
- D. 故意泄露国家秘密罪

17. 甲驾驶机动车在城市主干道不慎将乙撞成重伤,负事故主要责任。由于抢救乙的医疗费用不断增加,甲感到很紧张,遂到寺庙中祈祷乙快点死去。在其祈祷后的第二天,乙死亡。甲的行为构成()。

- A. 过失致人死亡罪
- B. 交通肇事罪和故意杀人罪
- C. 过失致人重伤罪和故意杀人罪
- D. 交通肇事罪

18. 甲欲杀乙,乘乙与朋友在餐馆聚会,向其投掷自制炸药,炸药爆炸后没有伤着乙,却致与乙一起聚餐的丙当场死亡,丁、戊受重伤。甲的行为应以()。

- A. 故意杀人罪定罪处罚
- B. 故意杀人罪与故意伤害罪并罚
- C. 爆炸罪定罪处罚
- D. 故意杀人罪与故意伤害罪、爆炸罪并罚

19. 甲见候车室的椅子上坐着一女子和一男子,他们面前放着一手提箱,男子在睡觉,女子在看报。

甲以为手提箱是该男子的,遂提一只相同的手提箱走上前去,将手提箱互换,被女子发现。手提箱实际上是该女子的,她一直在紧盯着这只箱子。箱内财物计人民币4000元。甲的行为构成()。

- A. 盗窃罪
- B. 诈骗罪
- C. 抢夺罪
- D. 侵占罪

20. 甲为某市副市长,在代表该市到其他省、市进行招商引资活动中多次接受对方省、市赠送的礼品,价值50万元,应当交公而没有交公。甲的行为构成()。

- A. 侵占罪
- B. 受贿罪
- C. 贪污罪
- D. 职务侵占罪

21. 下列社会关系中,属于民事关系的是()。

- A. 用人单位与劳动者之间的关系
- B. 税务机关与纳税人之间的关系
- C. 发包人与设计单位之间的关系
- D. 专利授权机关与专利申请人之间的关系

22. 下列权利中,其客体既可以是动产也可以是权利的是()。

- A. 所有权
- B. 抵押权
- C. 地役权
- D. 留置权

23. 甲、乙、丙三人合伙经营一电器商场,效益不佳,已欠债2万元。三人经协商一致邀请有经营能力的丁加入到合伙之中,丁在被告知合伙经营状况后出资加入其中,并以合伙人的身份参与经营。两年后,该电器商场因故停业。对丁入伙前电器商场对外所欠的2万元债务,依法应当()。

- A. 由甲、乙、丙、丁四人承担按份责任
- B. 由甲、乙、丙、丁四人承担连带责任
- C. 由甲、乙、丙三人承担按份责任
- D. 由甲、乙、丙三人承担连带责任

24. 根据《民法通则》规定,高等院校属于()。

- A. 机关法人
- B. 企业法人
- C. 事业单位法人
- D. 社会团体法人

25. 《民法通则》所称的重大误解不包括()。

- A. 对民事法律行为性质的误解
- B. 对民事法律行为相对人的误解
- C. 对民事法律行为内容的误解
- D. 对民事法律行为动机的误解

26. 根据《民法总则》规定,可撤销行为在当事人申请撤销之前为()。

- A. 有效行为
- B. 效力未定行为
- C. 无效行为
- D. 部分无效行为

27. 下列行为中,属于事实行为的是()。

- A. 签订合同 B. 承认债务
C. 创作作品 D. 设立遗嘱
28. 下列事由中,能够引起诉讼时效中断的是()。
- A. 权利人申请仲裁
B. 权利人丧失民事行为能力
C. 义务人被宣告死亡
D. 当事人所在地发生不可抗力
29. 下列对所有权关系的判断,错误的是()。
- A. 所有权关系属于物权关系
B. 所有权关系属于绝对法律关系
C. 所有权关系的客体包括物与行为
D. 所有权关系的权利主体是特定的,义务主体是不特定的
30. 下列情形中,属于所有权继取得方式的是()。
- A. 以所有的意思占有无主财产
B. 拾得他人遗失物
C. 获取自有财产的孳息
D. 依照遗嘱取得遗产
31. 甲到乙处修理汽车,由于所携带的钱款不足,将自己的名贵手表留于乙处,双方商定甲次日付款取表。则乙对甲的手表享有()。
- A. 留置权 B. 质权
C. 抵押权 D. 所有权
32. 甲将邻居乙未上锁的自行车推进车棚,并以自己的名义缴纳了保管费。甲的此种行为属于()。
- A. 合同行为 B. 无权代理
C. 无因管理 D. 侵权行为
33. 下列行为中属于要约的是()。
- A. 投标 B. 发布拍卖公告
C. 寄送价目表 D. 刊登招股说明书
34. 根据《合同法》规定,居间人为委托人提供了媒介服务,但未促成合同成立的,居间人有权要求委托人支付()。
- A. 约定的报酬 B. 必要费用
C. 约定报酬的一部分 D. 报酬和费用
35. 根据《民法总则》规定,可以由法人享有的人格权是()。
- A. 姓名权 B. 肖像权
C. 名誉权 D. 隐私权
36. 根据《婚姻法》规定,下列情形属于无效婚姻的是()。
- A. 与丙同居多年的甲与乙缔结的婚姻 B. 甲因受胁迫与乙缔结的婚姻
C. 甲因受欺诈与乙缔结的婚姻 D. 甲与其祖父的外孙女缔结的婚姻
37. 甲在遗嘱中指定所留房屋归其子乙,存款归侄女丙。甲死之后乙、丙两人被告知3个月后参加甲的遗产分割。但直至遗产分割时,乙和丙均未做出是否接受遗产的意思表示。根据《继承法》规定,下列说法中正确的是()。
- A. 将乙、丙的行为均视为接受遗产
B. 将乙、丙的行为均视为放弃接受遗产
C. 将乙的行为视为接受遗产,将丙的行为视为放弃接受遗产
D. 将乙的行为视为放弃接受遗产,将丙的行为视为接受遗产
38. 根据《民法通则》规定,下列侵权行为中适用过错推定的归责原则的是()。
- A. 产品致人损害 B. 环境污染致人损害
C. 动物致人损害 D. 建筑物致人损害
39. 根据我国《民法》的有关规定,以下情形中权利人可以请求精神损害赔偿的是()。
- A. 生命权受到非法侵害
B. 名称权受到非法侵害
C. 合同债权受到非法侵害
D. 承包经营权受到非法侵害
40. 甲公司与乙农场签订一份购销合同,由乙农场供应甲公司一批奶牛。乙农场将部分患有传染病的奶牛交付给甲公司,致使甲公司饲养的其他奶牛大量染病。根据《合同法》规定,甲公司()。
- A. 只能要求乙农场承担违约责任
B. 只能要求乙农场承担侵权责任
C. 有权要求乙农场同时承担违约责任与侵权责任
D. 有权在违约责任与侵权责任中选择其一要求乙农场承担
- 二、多项选择题(第41~50小题,每小题2分,共20分。下列每题给出的四个选项中,至少有两个选项是符合试题要求的。多选、少选或错选该小题不得分)。**
41. 全国人大常委会有关解释规定:“刑法第228条、第342条、第410条规定的‘违反土地管理法规’,是指违反土地管理法、森林法、草原法等法律以及有关行政法规中关于土地管理的规定。”这一解释属于()。
- A. 立法解释 B. 有权解释
C. 学理解释 D. 类推解释
42. 下列关于共同犯罪的表述,正确的有()。

A. 二人以上共同过失犯罪的,不以共同犯罪论处

B. 对组织、领导犯罪集团的首要分子,按照犯罪集团的全部罪行处罚

C. 事前与盗窃犯罪人通谋、事后为其销赃的行为,构成盗窃罪的共同犯罪

D. 实行犯的实行行为超过了共同犯罪故意范围的,其他共同犯罪人对超出共同故意范围的行为不承担刑事责任

43. 下列关于缓刑的表述,正确的有()。

A. 对累犯不适用缓刑

B. 对宣告缓刑的犯罪分子,在缓刑考验期限内,依法实行社区矫正

C. 有期徒刑的缓刑考验为原判刑期以上5年以下

D. 缓刑的对象是被判处3年以下有期徒刑、拘役或者管制的犯罪分子

44. 下列选项中,应当以单位犯罪处罚的有()。

A. 某国有公司明知他人进行走私,为其提供贷款的

B. 某有限责任公司领导层为了单位利益,集体决定走私假币的

C. 自然人投资设立有限责任公司后,该公司以实施走私为主要活动的

D. 自然人以走私石油为目的注册有限责任公司后,该公司大量走私石油的

45. 下列行为中,构成挪用公款罪的有()。

A. 某国有公司经理将本单位公款10万元借给亲友使用半年

B. 某国有公司经理以个人名义将本单位公款10万元供另一公司使用半年

C. 某高校校长为方便学生实习,个人决定以单位名义将本校公款100万元借给某设计研究院使用半年

D. 某村民委员会主任个人决定,将社会捐助的用于该村灾民房屋重建的水泥50吨借给其表弟经营建材业务半年

46. 影响自然人民事行为能力的因素包括()。

A. 财产

B. 智力

C. 年龄

D. 性别

47. 下列有关于用益物权的判断,正确的有()。

A. 用益物权属于定限物权

B. 用益物权属于他物权

C. 用益物权具有物上代位性

D. 用益物权以支配物的使用价值为内容

48. 下列行为中,属于有偿法律行为的有()。

A. 承揽合同

B. 租赁合同

C. 赠与合同

D. 运输合同

49. 根据《专利法》规定,发明和实用新型取得专利权必须具备的条件有()。

A. 新颖性

B. 创造性

C. 实用性

D. 先进性

50. 根据《继承法》规定,继承人所为的下列行为中,可导致其丧失继承权的有()。

A. 故意杀害被继承人

B. 伪造遗嘱情节严重

C. 遗弃被继承人

D. 虐待被继承人情节严重

三、简答题(第51~54小题,每小题6分,共24分)。

51. 简述刑罚特殊预防、一般预防的概念及其相互关系。

52. 简述强奸罪(未遂)与强制猥亵、侮辱罪的区别。

53. 简述物权与债权的区别。

54. 简述我国侵权民事责任归责原则的种类及各自的适用范围。

四、辨析题(第55~56小题,每小题8分,共16分。要求对命题进行判断并着重阐明理由)。

55. 请对“因为刑法分则没有规定见危不救罪,所以见危不救行为不构成犯罪”这一说法进行辨析。

56. 我国民间有一种说法:“君子一言,驷马难追。”请运用民法的基本原则和民事法律行为理论对其加以辨析。

五、法条分析题(第57~58小题,每小题10分,共20分。要求符合立法原意和刑法理论)。

57. 《刑法》第263条规定:以暴力、胁迫或者其他方法抢劫公私财物的,处3年以上10年以下有期徒刑,并处罚金;有下列情形之一的,处10年以上有期徒刑、无期徒刑或者死刑,并处罚金或者没收财产:(1)入户抢劫的;(2)在公共交通工具上抢劫的;(3)抢劫银行或者其他金融机构的;(4)多次抢劫或者抢劫数额巨大的;(5)抢劫致人重伤、死亡的;(6)冒充军警人员抢劫的;(7)持枪抢劫的;(8)抢劫军用物资或者抢险、救灾、救济物资的。

请回答以下问题:

(1)条文中“其他方法”应如何理解?

(2)条文中“入户抢劫”应如何理解?

(3)条文中“抢劫致人重伤、死亡的”应如何理解?

(4)条文中“持枪抢劫”是否应当包括“持假枪抢劫”的情形?为什么?

58.《民法总则》第122条规定:“因他人没有法律依据,取得不当利益,受损失的人有权请求其返还不当利益。”

试运用民法原理分析该条法律规定。(回答制度的概念、构成要件、法律效力)

六、案例分析题(第59~60小题,每小题15分,共30分)。

59.甲于1990年10月因犯诈骗罪被判处无期徒刑,2004年3月被假释。2006年5月,甲通过互联网得知某单位有钢材销售后,与乙商量,要乙扮作自己的助理,携带款项前往洽谈生意。在甲与该单位谈判中,乙一直在场。经谈判,双方签订合同,合同约定,甲预付货款总金额30%后,可提走合同项下全部钢材,余款待甲提走货物后一星期内支付。甲按合同支付了15万元预付款,提走了价值50万元的钢材。钢材到手后,甲、乙与丙谈判销售钢材,丙对钢材来路表示怀疑,甲不得不说出实情。最终,丙支付30万元现金买下了该批钢材。甲分给乙3万元后潜逃。案发后,乙被抓获,主动提供了甲的藏匿地点,使公安机关

顺利将甲抓获归案。阅读、分析案情后,请回答下列问题:

(1)请分别认定甲、乙、丙行为的性质。

(2)甲的假释考验期是多少年?假如甲因其骗取50万元钢材的行为被判处12年有期徒刑,对甲应如何决定执行的刑罚?

(3)对乙应如何处罚?并说明理由。

60.甲公司因生产经营需要,于2007年10月10日以自有的2号厂房作抵押向A银行借款200万元,双方于10月15日办理了抵押登记手续。同年10月30日,甲公司又以自有的专利权作质押与B银行签订了100万元的借款合同及专利权质押合同,但未办理质押登记。2008年1月7日,甲公司的2号厂房因意外事件被烧毁,保险公司为此赔付甲公司保险金260万元。

根据上述案情,请回答:

(1)A银行对甲公司的2号厂房是否享有抵押权?请说明理由。

(2)B银行对甲公司的专利权是否享有质权?请说明理由。

(3)A银行对保险公司支付给甲公司的260万元保险金是否享有权利?请说明理由。

专业基础课试题参考答案(2008非)

一、单项选择题

1. [答案] C

[考点] 限制刑事责任年龄

2. [答案] B

[考点] 犯罪构成的要件

3. [答案] D

[考点] 不作为犯罪条件

4. [答案] B

[考点] 精神病人的刑事责任

5. [答案] C

[考点] 紧急避险的例外限制

6. [答案] B

[考点] 犯意表示

7. [答案] A

[考点] 犯罪构成的必备要件

8. [答案] B

[考点] 间接故意的认定

9. [答案] D

[考点] 犯罪预备与犯罪未遂的区别

10. [答案] D

[考点] 犯罪未遂的认定

11. [答案] B

[考点] 共同犯罪的形式

12. [答案] C

[考点] 拐卖妇女罪和绑架罪的界限

13. [答案] A

[考点] 牵连犯的特征

14. [答案] C

[考点] 追溯时效的期限

15. [答案] B

[考点] 罪状的种类

16. [答案] A

- [考点] 间谍罪的认定
17. [答案] D
[考点] 交通肇事罪的认定
18. [答案] C
[考点] 爆炸罪和以爆炸的方法实施的针对特定个人犯罪的界限
19. [答案] A
[考点] 盗窃罪的认定
20. [答案] C
[考点] 贪污罪的认定
21. [答案] C
[考点] 民事法律关系的特征
22. [答案] B
[考点] 抵押权的客体
23. [答案] B
[考点] 个人合伙
24. [答案] C
[考点] 法人的类型
25. [答案] D
[考点] 重大误解
26. [答案] A
[考点] 可变更、可撤销的民事法律行为
27. [答案] C
[考点] 事实行为
28. [答案] A
[考点] 诉讼时效中断
29. [答案] C
[考点] 对所有权关系的理解
30. [答案] D
[考点] 财产所有权的继受取得方式
31. [答案] B
[考点] 质权
32. [答案] C
[考点] 无因管理制度
33. [答案] A
[考点] 要约
34. [答案] B
[考点] 居间人的权利和义务
35. [答案] C
[考点] 法人享有的人格权
36. [答案] D
[考点] 无效婚姻的情形
37. [答案] C
[考点] 继承人、受遗赠人的沉默行为的法律效力的判断
38. [答案] D

- [考点] 过错推定规则的适用
39. [答案] A
[考点] 精神损害赔偿
40. [答案] D
[考点] 对侵权责任与违约责任竞合的处理
二、多项选择题
41. [答案] AB
[考点] 刑法解释的分类
42. [答案] ABCD
[考点] 共同犯罪的认定和处罚
43. [答案] AB
[考点] 缓刑的法适用
44. [答案] AB
[考点] 单位犯罪的构成
45. [答案] ABD
[考点] 挪用公款罪的认定
46. [答案] BC
[考点] 自然人的民事行为特征
47. [答案] ABD
[考点] 用益物权
48. [答案] ABD
[考点] 有偿民事法律行为
49. [答案] ABC
[考点] 授予发明和实用新型专利权的实质条件
50. [答案] ABCD
[考点] 丧失继承权的情形

三、简答题

51. 答题要点:

(1) 所谓特殊预防,是指通过适用刑罚,预防犯罪分子重新犯罪。

(2) 所谓一般预防,是指通过适用刑罚,预防尚未犯罪的人实施犯罪。

(3) 特殊预防和一般预防紧密结合、相辅相成。对任何一个犯罪分子适用刑罚,都包含特殊预防和一般预防的目的,绝不能强调一方面而忽视另一方面。

52. 答题要点:(根据新法修改)

(1) 主观故意的内容不同。强奸罪(未遂)主观上具有奸淫的目的;强制猥亵、侮辱罪动机通常是寻求性刺激,但排除对女性奸淫的目的。有无奸淫的目的是两罪区别的关键。

(2) 客观方面的行为不同。强制猥亵、侮辱罪是违背他人意志,以暴力、胁迫或者其他方法强制猥亵他人或者侮辱妇女的行为,但没有与妇女发生性交的行为;强奸罪是违背妇女意志以暴力、胁迫或者其他手段强行与其发生性交,或者奸淫不满14周岁的幼

女的行为,即使由于行为人意志以外的原因而不能完成性交行为的,也构成强奸罪(未遂)。

(3) 犯罪主体的范围不同。强奸罪的主体要求年满 14 周岁,实行犯只能是男子;强制猥亵、侮辱罪的主体要求年满 16 周岁,实行犯既可以是男子,也可以是妇女。

(4) 侵犯客体不同与对象不完全相同:强奸罪侵犯的客体是妇女性的不可侵犯的权利或者幼女的身心健康,侵害对象限于女性,包括成年妇女、少女以及不满 14 周岁的幼女;强制猥亵、侮辱罪侵犯的是他人的人格、名誉权利,强制侮辱的对象仅限于女性,强制猥亵的对象可以是男性或女性,都包括不满 14 周岁儿童。

53. 答题要点:

(1) 权利性质不同。物权是支配权;债权是请求权。

(2) 权利效力范围不同。物权是对世权、绝对权;债权是对人权,相对权。

(3) 权利客体不同。物权的客体为物,债权的客体不限于物。

(4) 权利效力不同。物权具有优先力和追及力;而债权则没有这两项效力。

(5) 权利发生原则不同。物权的设定采取法定主义;而债权的设定大多采取任意主义,如合同之债。

(6) 权利的保护方法不同。物权的保护以恢复权利人对物的支配为主要目的,偏重于“物上请求权”的方法,赔偿损失仅为补偿方法;债权的保护则主要采取赔偿损失的方法。

54. 答题要点:

(1) 在我国,侵权民事责任的归责原则有三个,分别是过错责任原则、无过错责任原则和公平责任原则。

(2) 过错责任原则适用于无过错责任原则和公平责任原则不适用的所有场合。无过错责任原则适用于法律规定的特定领域或行业中,如高度危险作业、动物致人损害等。公平责任原则适用于依法不适用无过错责任原则,同时依据过错责任原则处理又会有失公平的情形。

四、辨析题

55. 答题要点:

(1) 这种说法是错误的(或不全面的,以偏概全的)。

(2) 《刑法分则》虽然没有规定见危不救罪,但不能据此得出“见危不救行为不构成犯罪”的普遍性结论。见危不救是否构成犯罪,关键在于见危不救者是否有救助的义务及能否履行这一义务。

(3) 如果见危不救者没有救助义务,或者没有能力履行救助义务,其见危不救行为不构成犯罪;如果见危不救者有救助义务且能履行救助义务,其见危不救行为可能构成犯罪。

56. 答案要点:

(1) 该说法不完全正确。

(2) 正确的一面是:根据诚实信用原则,每个民事主体在民事活动中应当诚实守信,不欺不诈。在通常情况下,行为人对自己的单方法律行为和与他人达成的合法有效协议应当本着诚实信用原则积极履行,不得违约。同时,在缔约过程中和合同履行完毕后,也应当遵守诚实信用原则,否则应承担缔约过失责任和后契约责任。

(3) 不正确的一面是:对于无效或被撤销的民事行为,行为人不受其行为的约束。

五、法条分析题

57. 答题要点:

(1) “其他方法”是指暴力、胁迫以外的与“暴力、胁迫”方式具有相当性的方法。比如用灌酒、麻醉等方式使被害人陷入到不知反抗、不能反抗的状态。

(2) “入户抢劫”的“户”是指相对独立封闭的空间,并且是属于家庭生活的空间;“入户”本身应当具有非法性;暴力、胁迫等行为必须发生在“户”内。

(3) “抢劫致人重伤、死亡的”中的重伤或死亡结果,与抢劫行为具有刑法上的因果关系。就罪过而言,包括抢劫过程中故意伤害、故意杀害被害人的情形,也包括抢劫过程中过失致人重伤或过失致人死亡的情形。

(4) “持枪抢劫”不应当包括持假枪抢劫的情形。《刑法》之所以将“持枪抢劫”作为加重情节规定,是因为持真枪抢劫与“抢劫致人重伤、死亡”、“入户抢劫”等行为具有相似危害性。持假枪抢劫客观上难以产生这种危害性,如果将其纳入“持枪抢劫”情形中,难以保证“罪刑刑”相一致。

58. 答题要点:

(1) 该条文规定的制度是不当得利,不当得利是指没有法律上或合同上的根据,使他人财产受到损失而自己获得利益的事实。

(2) 不当得利的构成要件包括:①一方获得利益;②他方受有损失;③一方获益和他方受损之间存在因果关系;④没有合法根据。

(3) 不当得利一经成立,当事人之间形成债的关系,受有损失的一方享有请求返还其利益的权利,获得利益的一方负有返还利益的义务。返还利益包括原物及孳息。

六、案例分析题

59. 答题要点:

(1)甲、乙的行为构成合同诈骗罪共犯,丙构成掩饰、隐瞒犯罪所得罪。

甲以非法占有为目的,以预付部分货款的方法,骗取对方当事人数额特别巨大的财物后潜逃,构成合同诈骗罪。乙与甲事先通谋,与甲一起参与合同诈骗行为,应与甲一起按合同诈骗罪共犯论处。丙明知是犯罪所得而收购,构成掩饰、隐瞒犯罪所得罪。

(2)甲的假释考验期为10年。对甲应当撤销假释,将甲诈骗罪(旧罪)没有执行的刑罚和在假释考验期内所犯的合同诈骗罪(新罪)所判的刑罚数罪并罚,决定执行无期徒刑。

(3)乙在共同犯罪中起辅助作用,是从犯,应当从轻、减轻处罚或者免除处罚;乙协助抓获同案犯甲,构成立功,可以从轻或者减轻处罚。

60. 答题要点:

(1)A银行对甲公司的2号厂房享有抵押权。根据我国有关法律规定,抵押权设立的条件是:除抵押合同有效外,若以不动产等抵押的,还需办理登记手续。在本案中,甲公司与A银行之间的抵押完全符合上述条件。

(2)B银行对甲公司的专利权不享有质权。根据我国有关法律规定,专利权质押需办理登记手续。在本案中,甲公司与B银行之间未办理质押登记手续,故B银行不享有质权。

(3)A银行对保险公司支付给甲公司的260万元保险金享有优先受偿权。根据《物权法》的规定,担保期间,担保财产毁损、灭失或者被征收等,担保物权人可以就获得的保险金、赔偿金或者补偿金等优先受偿。

2008 年全国硕士研究生招生考试法律硕士 (非法学)专业学位联考

综合课试题

一、单项选择题(第1~45小题,每一小题1分,共45分。下列每题给出的四个选项中,只有一项是符合试题要求的)。

1. 在法的本质问题上,下列表述中能够成立的是()。
A. 霍布斯主张神意论
B. 格劳秀斯坚持理性论
C. 卢梭强调社会控制论
D. 庞德提出民族精神论
2. 下列选项中属于规范性法律文件的是()。
A. 某工商行政管理局作出的行政处罚决定书
B. 某高校制定的《大学生行为守则》
C. 《中华人民共和国种子法实施条例》
D. 甲乙两公司依法签订的购销合同
3. 我国《婚姻法》规定,“子女可以随父姓,也可以随母姓”。这一规范属于()。
A. 强行性规范 B. 任意性规范
C. 非确定性规范 D. 准用性规范
4. 下列关于权利与义务的表述,正确的是()。
A. 行政法律关系的主体只有权利没有义务
B. 任何权利都不能成为法律关系的客体
C. 民事法律关系中的权利义务可以互相替换
D. 在特定情况下,有些权利同时也是义务
5. 人们能根据法律预见自己和他人行为的法律后果,这体现了法律规范作用中的()。
A. 评价作用 B. 指引作用
C. 预测作用 D. 强制作用
6. 下列关于法的类别的表述,不正确的是()。
A. 程序法有助于实体法的实现
B. 合同法相对于民法而言是特别法
C. 消费者权益保护法是程序法
D. 行政法与刑法都是公法
7. 以默示方式终止法律效力时,通常遵循的原则是()。
A. 特别法优于一般法
B. 后法优于前法
C. 国际法优于国内法
D. 法律优于行政法规
8. 下列选项中,属于狭义的法律适用的是()。
A. 法院受理某企业的破产申请
B. 检察院进行春季法制宣传
C. 公安局对一小偷处以行政拘留处罚
D. 某市仲裁机构对一起案件进行仲裁
9. 被恩格斯称为“商品生产者社会第一个世界性法律”的是()。
A. 拿破仑法典 B. 罗马法
C. 唐律疏议 D. 汉穆拉比法典
10. “不可抗力是指不能预见和不能避免的因素。”这一法律解释运用的主要方法是()。
A. 语义解释 B. 历史解释
C. 目的解释 D. 系统解释
11. 下列关于法律监督的表述,正确的是()。
A. 政党监督属于社会监督
B. 民众与社会团体的监督没有实质作用
C. 法律监督只能在监督对象做出行为后进行
D. 法律监督可以根绝执法中的违法行为
12. 下列关于权利能力和行为能力的表述,正确的是()。
A. 法律关系主体的权利能力和行为能力构成法律关系的内容
B. 权利能力是指法律关系主体能通过自己的行为行使权利和履行义务的能力
C. 行为能力是指能够参与一定的法律关系并依法享有权利和承担义务的法律资格
D. 公民具有行为能力必须首先具有权利能力,

但具有权利能力并不必然具有行为能力

13. 下列选项中,属于狭义的执法活动范畴的是()。

- A. 派出法庭法官甲对一起离婚案件的当事人进行批评教育
- B. 居民委员会主任乙对邻里纠纷进行调解
- C. 市检察院对一起贪污案件进行查处
- D. 市工商行政管理局对某公司违规使用商标的行为进行处罚

14. 下列选项中,属于我国非正式意义上的法律渊源的是()。

- A. 国际条约
- B. 湖北省的《野生动物保护条例》
- C. 国务院的粮食购销条例
- D. 最高人民法院的判例

15. 下列选项中,不属于我国法律责任归责原则的是()。

- A. 责任法定原则
- B. 责任与处罚相称原则
- C. 连带责任原则
- D. 因果关系原则

16. 在我国社会主义建设时期,爱国统一战线的性质是()。

- A. 政治联盟
- B. 工农联盟
- C. 民主联盟
- D. 社会联盟

17. 根据我国现行宪法规定,农村群众的宅基地、自留地、自留山的所有权归属于()。

- A. 国家所有
- B. 集体所有
- C. 个人所有
- D. 集体与个人共有

18. 下列选项中,不属于我国法定的人民团体的是()。

- A. 共青团
- B. 工会
- C. 学生会
- D. 妇女联合会

19. 根据我国现行宪法的规定,全国人民代表大会会议每年举行一次,负责召集会议的是()。

- A. 全国人民代表大会常务委员会
- B. 全国人民代表大会主席团
- C. 全国人民代表大会会议执行主席
- D. 全国人民代表大会常务委员会委员长

20. 根据宪法学的基本理论,形成宪法规范的最基本方式是()。

- A. 制定
- B. 认可
- C. 判决
- D. 惯例

21. 根据我国现行宪法的规定,有权对国务院各部委的设立、合并和撤销提出意见或建议的是()。

- A. 全国人民代表大会
- B. 全国人民代表大会常务委员会

C. 国务院总理

D. 国家主席

22. 国家机构与普通社会团体最本质的区别是()。

- A. 历史性
- B. 严密的组织性
- C. 阶级性
- D. 特殊的强制力

23. 按照马克思主义的观点,公民享有的监督权的核心是()。

- A. 批评权
- B. 罢免权
- C. 言论自由
- D. 政治自由

24. 下列关于我国人民代表大会制的表述,正确的是()。

- A. 人民代表大会制是我国的基本政治制度
- B. 人民代表大会制是马克思主义国家结构形式的基本理论同中国实践相结合的产物
- C. 人民代表大会制表明人民代表大会在国家机关体系中居于最高地位
- D. 人民代表大会制以权力分立体制为前提

25. 下列选项中,不属于我国选民资格限制条件的是()。

- A. 年龄的限制
- B. 政治条件的限制
- C. 国籍的限制
- D. 居住期限的限制

26. 根据我国现行宪法和《民族区域自治法》的规定,民族自治机关的人员组成必须具备的突出的特点是()。

- A. 区域性
- B. 自治性
- C. 民族性
- D. 专业性

27. 决定我国现阶段分配方式的根本因素是()。

- A. 经济发展水平
- B. 收入的多样性
- C. 改革开放的基本国策
- D. 所有制的结构形式

28. 在我国,有权接受县级人民代表辞去代表职务的机关是()。

- A. 本级人民代表大会常务委员会
- B. 上一级人民代表大会常务委员会
- C. 本级人民代表大会
- D. 上一级人民代表大会

29. 下列选项中,体现我国地方制度特色的是()。

- A. 地方司法权相对独立制度
- B. 民族区域自治制度
- C. 中央与地方分权制度
- D. 经济特区制度

30. 下列关于《特别行政区基本法》特点的表述,

不正确的是()。

A. 特别行政区基本法是特别行政区内实施的
地方性法律

B. 特别行政区基本法是特别行政区内其他立法
的基础和法律依据

C. 特别行政区基本法是普通法律的一种,不能
与宪法相抵触

D. 特别行政区基本法是基本法律的一种,效力
范围及于全国

31. 根据我国现行宪法和法律的规定,有权决定
扣押或者拆检公民信件的国家机关是()。

A. 审判机关和检察机关

B. 公安机关和检察机关

C. 公安机关和审判机关

D. 公安机关和监察机关

32. 清末修律的主要主持者是()。

A. 康有为

B. 伍廷芳

C. 沈家本

D. 袁世凯

33. “以五声听狱讼求民情”的司法审判制度发
端于()。

A. 商朝

B. 西周

C. 春秋

D. 战国

34. 《唐律疏议·贼盗》规定:“诸盗经断后,仍更
行盗,前后三犯徒者,流二千里;三犯流者,绞。”这一
规定所体现的唐律定罪量刑的原则是()。

A. 合并论罪从重

B. 累犯加重

C. 共同犯罪加重

D. 盗罪类推

35. 颁布《分户令》的改革者是()。

A. 商鞅

B. 李悝

C. 吴起

D. 王安石

36. 《中华民国民法》最终完成并颁布的时间是
()。

A. 1928年

B. 1929年

C. 1930年

D. 1935年

37. 清末设立的以“指陈通省利病,筹计地方治
安”为宗旨的地方机构是()。

A. 参议会

B. 资政院

C. 谘议局

D. 都督府

38. 将“则例”作为国家一种重要法律形式的朝
代是()。

A. 宋朝

B. 元朝

C. 明朝

D. 清朝

39. 依照唐宋时期法律的规定,殴打或谋杀祖父
母、父母的行为构成“十恶”犯罪中的()。

A. 谋大逆

B. 恶逆

C. 不孝

D. 不睦

40. 按照中国古代“准五服以制罪”的刑法原则,
相对于侵犯一般人而言,法律对侄子殴打叔父行为的
处罚()。

A. 更轻

B. 更重

C. 同等

D. 视情况而定

41. 南北朝时期,北朝东魏政权颁布的法典是
()。

A. 泰始律

B. 大统式

C. 大业律

D. 麟趾格

42. 在唐朝,皇帝针对“百官有司之所常行之
事”。临时颁发的各种敕令,经过编录之后成为“禁
违止邪”的“永为法则”。这种法律形式是()。

A. 律

B. 令

C. 格

D. 式

43. 下列关于《中华民国训政时期约法》主要内
容的表述,最能够体现本质特点的是()。

A. 确认中华民国主权属于国民全体

B. 确认国民党为最高训政者,代行国民大会的
统治权

C. 规定五院制的政府组织形式

D. 规定公民享有一系列的自由及应尽的义
务

44. 汉朝法律中规定的“群饮酒”罪中,“群”所限
定的人数是()。

A. 三人以上

B. 五人以上

C. 八人以上

D. 十人以上

45. 下列选项中,规定采用人民代表会议制政权
组织形式的宪法性文件是()。

A. 中华苏维埃共和国宪法大纲

B. 陕甘宁边区施政纲领

C. 陕甘宁边区宪法原则

D. 华北人民政府施政方针

二、多项选择题(第46~63小题,每小题2分,共
36分。下列每题给出的四个选项中,至少有两个选
项是符合试题要求的。多选、少选或错选该小题不得
分)。

46. 下列选项中,产生于19世纪的法学流派有
()。

A. 分析法学派

B. 历史法学派

C. 自然法学派

D. 经济分析法学派

47. 下列选项中,属于应用法学的有()。

A. 国际经济法学

B. 法社会学

C. 刑事诉讼法学

D. 刑法学

48. 立法程序制度化、法律化的意义主要有
()。

A. 有利于更广泛地收集民意

- B. 有利于提高立法质量
C. 有利于减少或避免立法的任意性
D. 有利于树立法的权威性
49. 关于我国社会主义法与执政党政策的关系, 下列表述中正确的有()。
- A. 法决定政策的效力
B. 政策指导法律的制定
C. 法促进政策的实施
D. 政策指导法律的实施
50. 新中国成立初期, 不重视法律作用和不依法办事的主要原因有()。
- A. 对旧法制的仇视引起的对一切法制的轻视
B. 新中国成立以前长期形成的主要依靠党的政策办事的传统和习惯
C. 旧社会留下的封建专制传统较多, 民主法制传统较少
D. 法制不适合于当时我国的国情
51. 下列选项中, 属于立法活动的有()。
- A. 1987 年全国人民代表大会常务委员会废除 111 件法律
B. 2004 年国务院颁布《道路交通安全法实施细则》
C. 2005 年某高校民法典研究所公布《绿色民法典》
D. 2006 年某出版单位出版《物权法立法意见》
52. 根据我国现行宪法和法律的规定, 我国设立的专门人民法院主要有()。
- A. 军事法院 B. 海事法院
C. 铁路运输法院 D. 行政法院
53. 下列选项中, 可以列入选民名单的有()。
- A. 精神病患者甲
B. 被判处有期徒刑 3 年的乙
C. 被监视居住的丙
D. 被剥夺政治权利的丁
54. 下列选项中, 属于全国人民代表大会常务委员会职权范围的有()。
- A. 解释宪法
B. 对汉律进行合宪性审查
C. 对国务院的工作是否违宪进行审查
D. 对重大违宪事件组织调查委员会进行调查
55. 根据我国现行宪法的规定, 下列关于受庇护权的表述, 正确的有()。
- A. 受庇护权保护的主体只能是外国人
B. 申请庇护可以基于政治原因, 也可以是其他原因

- C. 对于受庇护的申请, 我国政府可以同意也可以不同意
D. 享有庇护权的人不被驱逐或引渡
56. 在我国, 同国家主席结合行使国家元首职权的机关有()。
- A. 全国人民代表大会
B. 全国人民代表大会常务委员会
C. 中央军事委员会
D. 国务院
57. 下列关于政权组织形式的表述, 能够成立的有()。
- A. 政权组织形式决定国家性质
B. 政权组织形式是实现国家权力的形式
C. 政权组织形式是形成全民意志的方式
D. 没有适当的政权组织形式, 国家管理就无法有效进行
58. 外国人或无国籍人申请加入中国国籍应具备的条件有()。
- A. 申请人是中国公民的近亲属
B. 申请人定居在外国
C. 申请人自愿
D. 申请人有其他正当理由
59. 我国基层群众性自治组织的活动原则包括()。
- A. 自我管理 B. 自我教育
C. 自我组织 D. 自我服务
60. 明朝的会审形式包括()。
- A. 圆审 B. 大审
C. 朝审 D. 热审
61. 宋朝为防范科举考试舞弊而采取的制度有()。
- A. 誊录试卷法 B. 糊名考校法
C. 考官回避制 D. 九品中正制
62. 按照唐朝的法律规定, 下列选项中, 适用自首减免刑罚原则的犯罪包括()。
- A. 私习天文 B. 强盗
C. 谋杀 D. 损坏官印文书
63. 与《大清律例》相比, 《大清现行刑律》的变化主要包括()。
- A. 改变了律例合编的法典编纂体例
B. 删除了“十恶”重罪等内容
C. 对于婚姻、继承、田宅、钱债等纯属民事性质的行为不再科刑
D. 增加了一些新罪名, 诸如妨害国交罪、妨害选举罪、私铸银元罪等

三、简答题(第 64 ~ 66 小题,每小题 8 分,共 24 分)。

64. 简述资本主义法律的基本特征。

65. 简述公民和人民的区别。

66. 简述 1935 年《中华民国刑法》的主要特点。

四、分析题(第 67 ~ 69 小题,每小题 10 分,共 30 分。要求结合所学知识分析材料回答问题)。

67. 某村民委员会在开展“争创精神文明户”活动中,将子女是否孝敬老人作为一项重要的指标,要求村民对孝敬老人做出承诺。张老汉的儿子张三写了书面承诺书,保证每个月至少给父亲 50 元的赡养费,保证书一式三份,村民委员会在保证书上盖章后,张老汉、张三和村民委员会各存一份。之后,张三被评为“精神文明户”。但是张三始终没有履行过承诺。一次张老汉向儿子要钱看病,张三以其儿女上学需要学费、经济紧张为由拒绝。村民委员会据此撤销了张三家的“精神文明户”的称号,并支持张老汉向法院起诉。法院审理后支持了张老汉的请求,判令张三每月向张老汉支付赡养费 50 元,并支付张老汉看病的费用。几个月后,张老汉再次找到原审法官,请求撤销原判决。理由是判决生效后,虽然张三付清了他看病的医疗费,每月也按时给他 50 元赡养费,但是他的孙子和孙女从此不再喊他“爷爷”了,他为此非常伤心。法官听后也很同情,但却感到无能为力。

阅读上述材料,结合法理学知识和原理,谈谈你对村民委员会的举措、法院的判决以及张老汉的遭遇的认识。

68. 据报载,某市关于盗窃犯罪承担刑事责任的

标准为人民币 3000 元。2004 年,该市某区人民检察院规定,本着惩罚和教育相结合的原则,在校大学生盗窃数额 5000 元以下的行为属于“不起诉”范围。检察院认为,该规定的实施有利于减少高校学生的犯罪。但对此社会的争议较大。

请结合我国现行宪法的规定及相关宪法知识,分析上述材料并回答问题:

(1) 该区人民检察院针对在校大学生的特殊规定是否符合我国现行宪法的规定? 依据何在?

(2) 如果该区人民检察院的规定有问题,应如何处理和纠正?

69. 唐《户令》:“诸应分田宅者,及财物,兄弟均分。妻家所得之财,不在分限。兄弟亡者,子承父分。兄弟俱亡,则诸子均分。其未娶妻者,别与聘财。姊妹在世者,减聘财之半。寡妻妾无男者,承夫分。”唐《丧葬令》:“诸身丧户绝者,所有部曲、客女、奴婢、店宅、资财,并令近亲转易货卖,将营葬事及量营功德之外,余财并与女。”请运用中国法制史的知识 and 理论,分析上述文字并回答下列问题:

(1) 依照唐《户令》的规定,财产继承如何进行?

(2) 何为“户绝”? 户绝之家的财产如何继承?

(3) 试结合上述引文的相关内容,总结唐朝继承法律制度的主要特点。

五、论述题(第 70 小题,15 分)。

70. 联系实际,论述法律对我国社会主义市场经济的作用。

要求:观点明确,说理充分,条理清晰,语言规范、流畅。

综合课试题参考答案(2008 非)

一、单项选择题

1. [答案] B

[考点] 不同法学家的主张理论

2. [答案] C

[考点] 规范性法律文件的概念

3. [答案] B

[考点] 法律规范分类

4. [答案] D

[考点] 法律关系的权利和义务

5. [答案] C

[考点] 法的预测作用

6. [答案] C

[考点] 法的类别

7. [答案] B

[考点] 法律效力的终止原则

8. [答案] A

[考点] 法律适用的概念

9. [答案] B

[考点] 罗马法

10. [答案] A

[考点] 法律解释的方法

11. [答案] A

- [考点] 法律监督
12. [答案] D
[考点] 法律关系主体的权利能力和行为能力
13. [答案] D
[考点] 狭义的执法概念
14. [答案] D
[考点] 非正式法律渊源
15. [答案] C
[考点] 法律责任的归责原则
16. [答案] A
[考点] 爱国统一战线的性质
17. [答案] B
[考点] 《宪法》第10条的规范内容
18. [答案] C
[考点] 人民团体的范围
19. [答案] A
[考点] 全国人民代表大会常规会议的召集
20. [答案] A
[考点] 形成宪法规范的基本方式
21. [答案] C
[考点] 国务院总理的职权
22. [答案] D
[考点] 国家机构的特点
23. [答案] B
[考点] 监督权的核心
24. [答案] C
[考点] 人民代表大会制度
25. [答案] D
[考点] 选民资格限制条件
26. [答案] C
[考点] 民族自治机关的人员组成
27. [答案] D
[考点] 我国社会主义初级阶段的分配制度
28. [答案] A
[考点] 县级人大代表的辞职程序
29. [答案] B
[考点] 民族区域自治制度
30. [答案] A
[考点] 特别行政区基本法
31. [答案] B
[考点] 通信自由和通信秘密权
32. [答案] C
[考点] 清末变法修律
33. [答案] B
[考点] “五听”制度
34. [答案] B

- [考点] 唐律定罪量刑的原则
35. [答案] A
[考点] 商鞅变法的内容
36. [答案] C
[考点] 《中华民国民法》颁布的时间
37. [答案] C
[考点] 谏议局
38. [答案] D
[考点] 清朝的法律形式
39. [答案] B
[考点] “十恶”制度
40. [答案] B
[考点] 服制定罪
41. [答案] D
[考点] 麟趾格
42. [答案] C
[考点] 唐代的法律形式
43. [答案] B
[考点] 《中华民国训政时期约法》的本质特点
44. [答案] A
[考点] “群饮酒”罪
45. [答案] C
[考点] 《陕甘宁边区宪法原则》
二、多项选择题
46. [答案] AB
[考点] 法学流派的源流
47. [答案] ACD
[考点] 应用法学的范畴
48. [答案] BCD
[考点] 立法程序的意义
49. [答案] BCD
[考点] 法与执政党政策的关系
50. [答案] ABC
[考点] 守法状态
51. [答案] AB
[考点] 立法的概念
52. [答案] ABC(AB符合新规)
[考点] 专门法院
53. [答案] BC
[考点] 选民登记
54. [答案] ABCD
[考点] 全国人民代表大会常务委员会的职权
55. [答案] ACD
[考点] 受庇护权
56. [答案] AB
[考点] 国家主席的职权

57. [答案] BD

[考点] 政权组织形式

58. [答案] ACD

[考点] 外国人或无国籍人申请加入中国国籍的条件

59. [答案] BCD

[考点] 基层群众性自治组织的活动原则

60. [答案] ABCD

[考点] 明朝的会审形式

61. [答案] ABC

[考点] 科举制度

62. [答案] BC

[考点] “自首原罪”的适用

63. [答案] CD

[考点] 《大清现行刑律》的内容

三、简答题

64. 答题要点:

资本主义法律具有以下三个方面的基本特征:

(1) 维护以剥削雇佣劳动为基础的资本主义私有制。

虽然在资本主义社会发展的不同阶段,资本主义法律在调整经济生活领域中的作用以及法律在保护财产权方面的规定有所不同,但是维护资本主义私有制始终是资本主义法律的核心。

(2) 维护资产阶级专政和代议制政府。

资产阶级作为一个整体,是通过自己的代理人来掌握政权的,资产阶级进行政治统治的基本方式和主要形式是建立代议制政府。资产阶级主要是通过政党来掌握政权的,政党制是资本主义政治制度中一项重要制度。

(3) 维护资产阶级自由、平等和人权。

资本主义不同于以往私有制社会的一个特征是,在形式上人人都处于“平等”地位,都“平等”地享有各种“自由”,这种平等和自由统称为“人权”。

65. 答题要点:

(1) 二者的性质不同。公民是法律概念,人民是政治概念。人民的概念在不同历史时期范围不同。

(2) 二者的范围不同。公民的范围大于人民的范围。

(3) 权利实现程度不同。人民不但能够享有并且还能够完全实现宪法权利。公民则不然,因为其中的敌人可能由于依法被剥夺政治权利而不能完全实现其宪法权利。

(4) 二者的适用对象不同。公民是个体概念,人民是群体概念。

66. 答题要点:

(1) 继受西方国家通行的刑事法律原则,并注重采纳与中国宗法伦理原则相适应的法律制度。

(2) 吸收西方最新刑法理论和立法经验,尤其是采取社会防卫主义,并增设保安处分。

(3) 在时间效力上采取“从新从轻主义”,但保安处分采取“从新主义”和裁判后的“附条件从新主义”,在空间效力上以属地主义为主,属人主义为辅,兼采特定犯罪的保护主义和世界主义。

四、分析题

67. 答题要点:

本案例主要体现了法律和道德的关系以及法律作用的局限性。

(1) 道德是法律运作的社会基础和评价标准,道德对法律的实施有促进作用,社会主义道德观念的培养和道德水平的提高有助于我国法律的实施和实现。村民委员会提倡孝敬老人和支持张老汉起诉的举措有利于法律上相关规定的落实。

(2) 法律是传播道德,保证道德实施的有效手段。我国法律对社会主义道德的某些原则和确认,使之具有法律的属性,法律成为社会主义道德教育的重要方式。就本案而言,张老汉作为老年人应该享有的权利和张三作为子女应尽的赡养义务得到了我国宪法和法律的确认。法院的判决体现了法律传播社会主义道德和保障社会主义道德实现的功效。

(3) 法律在社会生活调整中居于主导地位,但是并非所有的问题都可以适用法律,在有些社会关系的调整中,法律无法发挥其作用,而更多地需要道德手段来调整。就本案例而言,关于张老汉赡养费的问题,法律和道德可以共同调整,可以通过法律的适用来解决;但是,对于张老汉的孙子和孙女不喊他“爷爷”的苦恼,法律却无能为力,这正好体现了法律作用的局限性。

68. 答题要点:

(1) 该区检察院针对在校大学生的特殊规定不符合我国现行宪法的规定。依据在于:违反了宪法上的平等权原则和法治原则。我国现行宪法规定,公民在法律面前一律平等,任何公民都没有超越宪法和法律的特权。在校大学生与其他公民相比,只能更模范地遵守宪法和法律,而不能因身份特殊成为减轻处罚的理由。

(2) 如果认为该区人民检察院的规定有问题,首先,公民个人可以依法行使宪法上的批评建议权,向该区人民检察院或其上级人民检察院举报,也可以向该区人民代表大会常务委员会反映问题。其次,根据我国宪法和法律的规定,人民检察院的领导体制实行

双重从属制,因此该区人民代表大会常务委员会和上一级人民检察院有权依法处理。

69. 答题要点:

(1) 依照唐《户令》的规定,不动产及动产遗产,由儿子均分;儿子中有死亡的,由死者之子代位继承;如果儿子都死亡的,则由孙子均分;未婚儿子除均分得家财外另可得到一份聘财;未婚女儿和姐妹也可得到一份嫁妆,其数额相当于儿子聘财的一半;儿子的守寡妻妾若无子,可继承其夫应分的份额。

(2) “户绝”是指家庭中无男性后代承继后嗣。户绝之家,由死者的近亲属(五服内)将其所有财产变卖,在支付了丧葬及应作功德等项费用后,所余财产由女儿全部继承。

(3) 有上述所引材料,唐朝继承法律制度的特点可大致总结为以下几点:其一,继承法律规定比较完备,反映了唐朝财产关系的发展和私有观念的深化;其二,法律着重保护子孙后代的财产继承权,基本排除了旁系亲属的继承权,以保证财产在本家族内集中;其三,法律一方面突出保护男性后嗣继承人的权利,同时也赋予女儿等女性家庭成员以有限的继承权利。

五、论述题

70. 答题要点:

我国社会主义市场经济与法律有着密切的联系,法律对市场经济的作用主要体现在宏观和微观两个方面:

(1) 法律在宏观方面的作用。

法律在社会主义市场经济宏观调控方面发挥着重要作用,主要表现在对市场经济运行的引导、促进、保障和必要的制约方面。

具体表现为:对经济发展方向的引导作用;对经济体制的确立作用;对宏观经济秩序的保障作用;对市场经济中消极因素的制约作用;对不同主体利益关系的协调作用;确立和保障市场经济的开放性和国际性。

说明:每个要点应联系实际,展开论述。

(2) 法律在微观方面的作用。主要表现为:

确立市场主体的独立性:市场主体的行为需要法律来规范,市场主体的独立地位需要法律来确认和保障;

确认和保障契约关系的平等性:市场经济运行中的各种活动,几乎都是通过契约来实现的,契约关系是一种法律关系,具有法律约束力,也需要法律来确认和保障;

确认市场经济交易过程中的自由与平等竞争的具体规则:法律对市场经济作为自由竞争的经济和平等竞争的规则确认与保护;

保护市场经济运行中市场准入与交易的正常法律秩序:市场经济需要有正常的市场准入、市场交易秩序,这些都离不开法律的作用。

说明:以上四点应联系实际,展开论述。

2007 年全国硕士研究生招生考试法律硕士 (非法学)专业学位联考

专业基础课试题

一、单项选择题(第1~40小题,每小题1分,共40分。下列每题给出的四个选项中,只有一个选项是符合题目要求的)。

1. 我国《刑法》规定:凡在中国船舶或者航空器内犯罪的,适用中国刑法。其确定刑法效力范围的根据是()。

- A. 属地原则 B. 属人原则
C. 保护原则 D. 普遍管辖原则

2. 犯罪同类客体最显著的作用是()。

- A. 区分此罪与彼罪的根据
B. 构建刑法分则体系的根据
C. 确立具体犯罪构成的依据
D. 区分故意犯罪与过失犯罪的根据

3. 甲对某危害结果没有阻止其发生的义务,如果该危害结果发生,甲的不作为行为()。

- A. 不可能构成犯罪
B. 可能构成纯正的不作为犯
C. 可能构成不纯正的不作为犯
D. 可能构成手段不能犯

4. 根据我国《刑法》规定,已满14周岁不满18周岁的人犯罪()。

- A. 可以从轻或者减轻处罚
B. 应当从轻或者减轻处罚
C. 可以减轻或者免除处罚
D. 应当减轻或者免除处罚

5. 下列情形中,属于故意杀人罪实行行为的是()。

A. 甲为谋杀刘某而持刀潜入刘某家中隐藏、守候

B. 乙为谋杀孙某购买一支手枪,以便杀孙某时使用

C. 丙为谋杀赵某而在赵某饮用的茶水中投放毒药

D. 丁为谋杀李某而花10万元雇佣杀手

6. 甲意图杀害张三,在实行犯罪时误把李四认作

张三而杀死,张三未遇害。对甲的行为应当()。

A. 以故意杀人罪(未遂)和过失致人死亡罪数罪并罚

B. 以过失致人死亡罪定罪处罚

C. 以故意杀人罪(未遂)定罪处罚

D. 以故意杀人罪(既遂)定罪处罚

7. 甲对一公共住宅放火,起火后即离开,但火情立即被他人发现并迅速扑灭。甲的行为属于()。

A. 放火罪的未遂

B. 放火罪的既遂

C. 放火罪的预备

D. 故意毁坏财物罪的未遂

8. 甲教唆15周岁的乙实施盗窃,乙按照甲的教唆盗窃了一辆价值1万元的摩托车。对此案的正确处理是()。

A. 甲与乙共同构成盗窃罪,甲是主犯,乙是从犯

B. 甲与乙共同构成盗窃罪,甲是教唆犯,乙是实行犯

C. 甲构成教唆罪,乙构成盗窃罪

D. 甲单独构成盗窃罪

9. 下列情形中,应当数罪并罚的是()。

A. 甲除走私1000克冰毒外,还曾与他人共同运输3000克海洛因

B. 乙非法购买一支手枪,并长期私藏在家中

C. 丙谋杀仇人张某后,发现张某携有现金1万多元,遂取走该现金

D. 丁见李某带有大量现金,将李某毒杀,劫取其所带全部财物,并将李某尸体剁成碎块后掩埋

10. 甲与乙因生活琐事互相斗殴,乙感到不是甲的对手而逃跑。甲紧追不舍,乙逃出500米后被甲追上。甲用木棒朝乙劈头盖脸打来。情急之下,乙抽出随身携带的水果刀朝甲刺去,致甲重伤。乙的行为()。

A. 构成故意杀人罪(未遂)

B. 构成故意伤害罪

C. 构成寻衅滋事罪

D. 不构成犯罪

11. 甲因抢劫罪被判处有期徒刑 10 年,附加剥夺政治权利 3 年。甲()。

A. 在监狱服刑期间被剥夺政治权利 3 年,3 年期满后享有政治权利

B. 在监狱服刑期间被剥夺政治权利,出狱后还需剥夺政治权利 3 年

C. 在监狱服刑期间不被剥夺政治权利,出狱后开始执行剥夺政治权利 3 年

D. 在监狱服刑期间的最后 3 年被剥夺政治权利

12. 甲因交通肇事罪被判处有期徒刑 2 年,缓刑 3 年。在缓刑考验期经过 1 年时,甲又因失火罪被判处有期徒刑 4 年。对甲应()。

A. 撤销缓刑,在 6 年以下、4 年以上决定执行的刑期

B. 撤销缓刑,在 6 年以下、4 年以上决定执行的刑期,经过的 1 年考验期计入应执行的刑期

C. 撤销缓刑,减去经过的 1 年考验期,在 5 年以下、4 年以上决定执行的刑期

D. 不撤销缓刑,先执行有期徒刑 4 年,然后继续进行缓刑考验

13. 甲于 2001 年 1 月 20 日对一处国家保护的名胜古迹进行破坏,情节严重。2006 年 1 月 21 日甲因嫖娼行为被公安人员抓获,交代了上述破坏名胜古迹行为。我国《刑法》规定,故意毁损国家保护的名胜古迹,情节严重的,处 5 年以下有期徒刑或者拘役,并处或者单处罚金。甲的破坏名胜古迹行为()。

A. 已超过追诉时效期限,不应追究刑事责任

B. 仍在追诉时效期限内,应当追究刑事责任

C. 应认为是对名胜古迹的持续破坏,不受追诉时效期限的限制

D. 虽已超过追诉时效期限,但可报最高人民检察院核准,追究其刑事责任

14. 甲是国家机关工作人员,为其子开办公司筹措资金,应外国人乙的要求,潜入单位保密室,将一件国家机密级文件复印后出卖给乙。甲的行为构成()。

A. 买卖国家机关公文罪

B. 故意泄露国家秘密罪

C. 为境外窃取国家秘密罪

D. 买卖国家机关公文罪和为境外窃取国家秘密罪

15. 甲见固定在河道中放置航标灯的小船适宜做猪食槽,就砍断锚链,将小船拖回家。所幸航标灯灭

失的情况被及时发现,才避免了船毁人亡的结果。甲的行为构成()。

A. 破坏交通工具罪

B. 破坏交通设施罪的既遂

C. 破坏交通设施罪的未遂

D. 盗窃罪

16. 甲弄虚作假,采用将高关税税率货物伪报为低关税税率货物的方法进口货物,偷逃关税 20 万元。甲的行为构成()。

A. 偷税罪

B. 走私罪

C. 诈骗罪

D. 走私普通货物、物品罪

17. 甲的私营企业在 2004 年生产的产品全部内销,并缴纳了各种税收 50 万元。甲在年底向税务机关谎称其中部分产品出口,并出具了虚假的出口外销合同及相关证明,获得国家 20 万元的出口退税。甲的行为构成()。

A. 合同诈骗罪

B. 诈骗罪

C. 逃税罪

D. 合同诈骗罪和偷税罪

18. 甲被某国有资本控股的有限责任公司聘用,负责查验出场单、验货放行。甲与无业人员乙串通,趁甲一人值班时,由乙开车从货场拉出价值 10 万元的货物,并销赃平分。在本案中()。

A. 甲构成贪污罪,乙构成盗窃罪

B. 甲构成职务侵占罪,乙构成盗窃罪

C. 甲、乙共同构成职务侵占罪

D. 甲、乙共同构成贪污罪

19. 关于挪用公款罪的认定,下列说法中正确的是()。

A. 以个人名义将公款供其他单位使用的,属于挪用公款归个人使用

B. 行为人挪走公款后未使用该公款的,构成挪用公款罪的未遂

C. 挪用公款以后,携带挪用的公款潜逃的,以挪用公款罪从重处罚

D. 挪用救灾、救济物资数量较大,归个人使用的,不构成挪用公款罪

20. 下列情形中,可以构成玩忽职守罪的是()。

A. 某国有企业的总经理在经营活动中严重不负责任,造成该公司严重亏损

B. 某高校校长对财务管理严重不负责任,造成巨额资金无法收回

C. 某法院执行庭庭长在执行民事判决中严重不负责任,不履行法定执行职责,致使当事人利益遭受

重大损失

D. 某外汇管理部门工作人员在外汇管理工作中严重不负责任,造成大量逃汇,致使国家利益遭受重大损失

21. 下列民事法律关系中,属于绝对法律关系的是()。

- A. 人身权法律关系 B. 无因管理法律关系
C. 不当得利法律关系 D. 合同法律关系

22. 某年元旦前,张某给田某寄去一张有奖明信片,并戏称:“得奖了别忘请客。”田某将此明信片转送给金某,并与其约定一旦得奖则奖金两人平分。开奖时,该张明信片中了大奖,奖金2000元。为此笔奖金的分配,张某、田某与金某发生争执。依据民法原理,此笔奖金应()。

- A. 归张某所有 B. 由张某、田某共有
C. 归金某所有 D. 由田某、金某共有

23. 下列权利中,其客体既可以是动产,也可以是不动产的是()。

- A. 地上权 B. 抵押权
C. 相邻权 D. 典权

24. 公民甲户籍地在新疆,去南京培训1年后,到深圳工作3年。后因病到广州治疗,目前已在广州一家医院住院16个月。依我国《民法》规定,某甲的住所地在()。

- A. 南京 B. 新疆
C. 广州 D. 深圳

25. 甲、乙、丙三人合伙开饭店,甲以门面房折价10万元出资,担任店长;乙出现金5万元,负责经营管理;丙以技术出资,作价3万元。三人约定盈余均分,亏损由乙承担。该饭店经营两年后,欠丁6万元。对此债务()。

- A. 甲、乙、丙各承担2万元
B. 按约定由乙全部承担
C. 甲、乙、丙承担连带责任
D. 由店长甲全部承担

26. 下列有关法人民事行为能力能力的判断,正确的是()。

- A. 法人民事行为能力范围与其民事权利能力范围不同
B. 法人一旦被申请宣告破产,民事行为能力即终止
C. 不同类型的法人,民事行为能力范围不同
D. 法人民事行为能力起止时间与其民事权利能力起止时间不同

27. 下列情形中,导致委托代理关系终止的是()。

- A. 代理人经委托人同意,转托他人代理
B. 代理人丧失民事行为能力
C. 作为代理人的法人法定代表人更换
D. 被代理人死亡

28. 根据《担保法》规定,下列财产中,不得抵押的是()。

- A. 乡办企业的厂房
B. 国有企业的机器设备
C. 学校的教学楼
D. 私营企业的交通运输工具

29. 画家甲为办画展向朋友乙借款5万元,并将自己的一幅画交给乙作担保,要求其妥善保管。双方约定1年内甲还款取画,否则该画即归乙所有。现乙对该画()。

- A. 享有权利质权 B. 享有动产质权
C. 不享有任何权利 D. 享有留置权

30. 甲因购房向乙借款10万元,由合伙企业丙担任保证人,并约定由甲以小提琴质押给乙,但甲并未将小提琴交给乙。则()。

- A. 保证与质押均成立
B. 保证与质押均不成立
C. 保证不成立,质押成立
D. 保证成立,质押不成立

31. 甲与乙签订一份货款为人民币50万元的买卖合同,并依约定交付给乙定金人民币15万元。后乙违约没有履行该合同。乙应返还给甲人民币()。

- A. 20万元 B. 25万元
C. 30万元 D. 35万元

32. 甲5岁之子与乙6岁之子同在丙家中玩耍,乙之子不慎毁坏丙价值1万元的电脑。甲误认为是其子所为,遂赔偿丙一部同等价值的电脑。丙不知事实真相而受领,后将该电脑以1.1万元出售给丁。现甲得知事实真相,欲主张权利,则其()。

- A. 只能要求丙返还1万元
B. 有权要求丙返还1.1万元
C. 有权要求丙返还电脑
D. 有权要求丁返还电脑

33. 下列行为中,构成无因管理的是()。

- A. 将他人耕牛误认为是自家所有而喂养
B. 主动修缮两家共用的围墙
C. 未受委托而招待朋友的客人
D. 商店保安抓住小偷使某顾客免遭损害

34. 根据《商标法》规定,商标权的保护期限为()。

- A. 10年 B. 20年

C. 30 年 D. 50 年

35. 画家甲将其创作的一幅中国画卖给乙公司,乙公司因此取得()。

- A. 该作品的修改权
- B. 该作品的复制权
- C. 该作品原件的所有权和展览权
- D. 该作品原件的所有权和著作权

36. 张三受甲厂委托为其开发一种新型节能灯,双方未约定专利申请权归属。其后,张三找来朋友李四帮助自己收集和整理资料。发明完成后,专利申请权属于()。

- A. 张三 B. 甲厂
- C. 张三和甲厂 D. 张三和李四

37. 在我国,结婚的必备条件之一是()。

- A. 双方不得有血亲关系
- B. 双方完全自愿
- C. 双方签订婚约
- D. 男方在 25 周岁以上,女方在 23 周岁以上

38. 甲(女,8 周岁)之父病故后,甲母一人抚养甲及其弟、妹,备感艰辛,遂决定将甲送与他人收养。依我国《收养法》规定,下列人员中可以作为收养人的是()。

- A. 乙,女,29 周岁,未婚,无子女,有抚养能力
- B. 丙,男,45 周岁,离婚,无子女,有抚养能力
- C. 丁,女,38 周岁,丧偶,无子女,有抚养能力
- D. 戊,女,42 周岁,已婚,一子已上大学,有抚养能力

39. 甲见乙挥拳打丙,遂上前制止,结果被乙误伤。对甲因此所受的损害()。

- A. 由乙、丙承担按份赔偿责任
- B. 由乙、丙承担连带赔偿责任
- C. 由丙承担全部赔偿责任
- D. 由乙承担赔偿责任。如果乙无力承担,可责令丙给予适当补偿

40. 高度危险作业致人损害民事责任的免责事由是()。

- A. 受害人因过错造成损害
- B. 受害人故意造成损害
- C. 受害人因重大过失造成损害
- D. 受害人故意或因重大过失造成损害

二、多项选择题(第 41~50 小题,每小题 2 分,共 20 分。下列每题给出的四个选项中,至少有两个选项是符合题目要求的。多选、少选或错选均不得分)。

41. 下列选项中,符合罪刑法定原则的有()。

A. 犯罪与刑罚必须由立法明确规定

B. 禁止重法效力溯及既往

C. 禁止采用习惯法

D. 禁止对犯罪人判处不定期刑

42. 下列情形中,应以强奸罪定罪处罚的有()。

A. 利用迷信手段欺骗妇女与其发生性关系的

B. 在拐卖妇女过程中,奸淫被拐卖妇女的

C. 利用妇女极度疲劳昏睡之机,冒充其丈夫与其发生性关系的

D. 谎称自己有能力为妇女办理出国手续,要求与妇女发生性关系,妇女为达到出国目的,与其发生性关系的

43. 下列情形中,应以抢劫罪定罪处罚的有()。

A. 甲为劫取财物,打死仓库的值班员孙某后,取走价值 10 万元的财物

B. 乙在赵某的茶水中偷偷放入大量安眠药,趁赵某饭后熟睡,拿走赵某 3 万元现金

C. 丙看见刘某因交通事故受伤,趁其昏迷之机,将其携带的现金 2 万元取走

D. 丁乘张某不备,夺取其随身携带的笔记本电脑

44. 下列情形中,可以认定为自首的有()。

A. 犯罪嫌疑人甲主动向司法机关揭发他人重大犯罪行为

B. 乙故意重伤他人,被家人扭送到司法机关后,如实供述自己的罪行

C. 丙因盗窃行为被公安机关抓获,在审讯中又主动供述其他盗窃罪行

D. 丁贪污公款,在贪污行为被发觉前,主动向司法机关投案,如实供述自己的罪行

45. 甲用枪射杀乙,乙中弹倒地。甲以为乙已死亡,遂弃“尸”于荒野。实际上,乙只是中弹受伤,并没有死亡。甲的行为属于()。

A. 实行终了的未遂

B. 未实行终了的未遂

C. 能犯未遂

D. 不能犯未遂

46. (根据民法总则修改)甲因海难下落不明,被法院宣告死亡。两年后,甲重新出现。法院依甲的申请撤销了对甲的死亡宣告。甲与原配偶的婚姻关系不能自行恢复的情形包括()。

A. 原配偶虽未再婚,但向婚姻登记机关书面声明拒绝与甲恢复婚姻关系

B. 原配偶再婚,但愿意与甲恢复婚姻关系

C. 原配偶再婚后其配偶病故

D. 原配偶再婚后又离婚

47. 甲、乙系邻居。下列情形中,属于甲侵害乙相邻权的有()。

A. 甲家院中树木的根枝越界到乙家院中生长

B. 甲将自家房屋改建为歌厅,喧嚣声使乙彻夜难眠

C. 甲把大狼狗拴在自家院中,乙路过时被吓得心惊胆颤

D. 甲把垃圾堆放在自家门口,散发的恶臭使乙夏天不敢开窗

48. 下列权利中,属于用益物权的有()。

A. 地上权

B. 地役权

C. 典权

D. 土地承包经营权

49. 根据《合同法》规定,导致合同无效的情形包括()。

A. 权利义务显失公平

B. 以合法形式掩盖非法目的

C. 损害社会公共利益

D. 违反行政规章的强制性规定

50. 歌迷甲在一酒吧意外地遇见自己的偶像歌星乙,惊喜之余向乙打探其私生活。乙被激怒,在众目睽睽之下将手中的饮料泼向甲,弄脏了甲的衣服。乙的行为侵害了甲的()。

A. 身体权

B. 尊严权

C. 健康权

D. 财产权

三、简答题(第 51 ~ 54 小题,每小题 6 分,共 24 分)。

51. 简述我国《刑法总则》中适用死刑的限制性规定。

52. 简述转化型抢劫罪的成立条件。

53. 简述善意取得的含义与条件。

54. 简述遗赠与遗嘱继承的区别。

四、辨析题(第 55 ~ 56 小题,每小题 8 分,共 16 分。要求对命题进行判断并着重阐明理由)。

55. 请对“犯罪既遂就是行为人实现了预期的犯罪目的或者造成了犯罪结果”这一说法进行辨析。

56. 日常生活中,我们经常听到“有权不用,过期作废”的说法。如果此处“权”限定为民事权利,请用我国《民法》中诉讼时效与除斥期间制度和理论对此加以分析。

五、法条分析题(第 57 ~ 58 小题,每小题 10 分,共 20 分。要求符合立法原意和刑法理论)。

57. 《刑法》第 234 条:“故意伤害他人身体的,处三年以下有期徒刑、拘役或者管制。

犯前款罪,致人重伤的,处三年以上十年以下有

期徒刑;致人死亡或者以特别残忍手段致人重伤造成严重残疾的,处十年以上有期徒刑、无期徒刑或者死刑。本法另有规定的,依照规定。”

试说明:

(1) 本条第 1 款中“伤害”的程度要求。

(2) 故意伤害“致人死亡”与故意杀人罪(既遂)、过失致人死亡罪的区别。

(3) 本条第 2 款中“本法另有规定的,依照规定”的含义,试举例说明。

(4) 如果甲故意致他人重伤但未造成严重残疾,根据案情应予减轻处罚的,对甲应如何判处刑罚?

58. 《合同法》第 42 条规定:“当事人在订立合同过程中有下列情形之一,给对方造成损失的,应当承担损害赔偿责任:

(一) 假借订立合同,恶意进行磋商;

(二) 故意隐瞒与订立合同有关的重要事实或者提供虚假情况;

(三) 有其他违背诚实信用原则的行为。”

试运用合同法原理分析该条法律规定。(要求分析条文所规定制度的概念、构成要件、法律效力)

六、案例分析题(第 59 ~ 60 小题,每小题 15 分,共 30 分)。

59. 某村村委会办公室财物被盗,村委会主任甲怀疑是村民陈某所为,即带领村治保主任等人将陈某带到村委会办公楼“审讯”。陈某拒不承认偷窃行为,甲即命人将陈某关押在办公楼的地下室。陈某感到冤屈,第二天早晨在办公楼地下室愤而自杀身亡。

甲在被采取强制措施后,主动向公安机关交代,他在担任村委会主任期间还有以下违法行为,后经查证属实:村里因 100 亩土地被国家征用,获得国家土地征用补偿款 500 万元。甲在负责发放这笔款项时,谎称为了催要这笔款项,曾花费 5 万元用于“疏通关系”,遂用假发票在土地征用补偿款中报销 5 万元“招待费”归自己所有。

阅读分析上述案例后,请回答以下问题:

(1) 甲的行为各构成何罪?并简要说明理由。

(2) 对甲应如何处罚?并简要说明法律根据。

60. 甲对乙享有 30 万元的债权,一直催讨未果。后甲因对丙负有债务,即以该 30 万元债权与丙达成债权转让协议,并将该转让事实通知了乙。当丙向乙主张债权时,乙以该债权转让未经自己同意为由予以拒绝。经调查发现,乙除对丁享有 20 万元到期债权外,没有任何其他财产可供清偿,而且乙一直未向丁主张债权,也没有要求丁清偿债务之意。

根据上述案情,请回答:

(1) 甲与丙之间的债权转让协议是否有效?为

什么?其后果如何?

(2)乙的债权人可以通过何种合同保全措施实

现债权?为什么?

专业基础课试题参考答案(2007非)

一、单项选择题

1. [答案] A

[考点] 刑法的空间效力

2. [答案] B

[考点] 同类客体

3. [答案] A

[考点] 不作为犯罪

4. [答案] B

[考点] 量刑情节

5. [答案] C

[考点] 实行行为

6. [答案] D

[考点] 对象错误

7. [答案] B

[考点] 放火罪的既遂

8. [答案] D

[考点] 间接正犯

9. [答案] C

[考点] 数罪并罚

10. [答案] D

[考点] 正当防卫

11. [答案] B

[考点] 剥夺政治权利

12. [答案] A

[考点] 缓刑的撤销

13. [答案] B

[考点] 追诉时效

14. [答案] C

[考点] 为境外窃取国家秘密罪

15. [答案] B

[考点] 破坏交通设施罪

16. [答案] D

[考点] 走私普通货物、物品罪

17. [答案] C

[考点] 逃税罪

18. [答案] C

[考点] 职务侵占罪

19. [答案] A

[考点] 挪用公款罪

20. [答案] D

[考点] 玩忽职守罪

21. [答案] A

[考点] 绝对法律关系

22. [答案] D

[考点] 附条件民事法律行为

23. [答案] B

[考点] 抵押权的客体

24. [答案] D

[考点] 住所地

25. [答案] C

[考点] 个人合伙

26. [答案] C

[考点] 法人的民事行为能力

27. [答案] B(BD符合新法)

[考点] 委托代理的终止

28. [答案] C

[考点] 不得抵押的财产

29. [答案] B

[考点] 质权

30. [答案] D

[考点] 保证和质押的成立

31. [答案] B

[考点] 定金

32. [答案] A

[考点] 不当得利返还请求权的标的范围

33. [答案] B

[考点] 无因管理

34. [答案] A

[考点] 商标权的保护期限

35. [答案] C

[考点] 著作权的归属

36. [答案] A

[考点] 专利申请权

37. [答案] B

〔考点〕 结婚的必备条件

38.〔答案〕 C

〔考点〕 收养人的条件

39.〔答案〕 D

〔考点〕 民事责任的承担

40.〔答案〕 B

〔考点〕 高度危险作业致人损害民事责任的免责事由

二、多项选择题

41.〔答案〕 ABCD

〔考点〕 罪刑法定原则

42.〔答案〕 AC

〔考点〕 强奸罪

43.〔答案〕 AB

〔考点〕 抢劫罪

44.〔答案〕 BD(D符合新法)

〔考点〕 自首

45.〔答案〕 AC

〔考点〕 未遂

46.〔答案〕 BCD(ABCD符合新法)

〔考点〕 宣告死亡的撤销

47.〔答案〕 ABD

〔考点〕 相邻权

48.〔答案〕 ABCD

〔考点〕 用益物权

49.〔答案〕 BC

〔考点〕 合同无效的情形

50.〔答案〕 BD

〔考点〕 人格权

三、简答题

51. 答题要点:

(1) 死刑只适用于罪行极其严重的犯罪分子。

(2) 死刑不得适用于犯罪时不满 18 周岁的人和审判时怀孕的妇女。审判的时候已满 75 周岁的人,不适用死刑,但以特别残忍手段致人死亡的除外。

(3) 死刑除依法由最高人民法院判决的以外,都应当报请最高人民法院核准。

(4) 对于应当判处死刑的犯罪分子,如果不是必须立即执行的,可以判处死刑同时宣告缓期二年执行。

52. 答题要点:

(1) 行为人实施了盗窃、诈骗、抢夺中的任何一种行为;

(2) 行为人为了窝藏赃物、抗拒抓捕或者毁灭罪证;

(3) 行为人当场使用暴力或者以暴力相威胁;

(4) 主体必须是年满 16 周岁。

53. 答题要点:

善意取得,又称为即时取得,是指无权处分人将其动产或不动产转让给受让人,如果受让人取得该动产时出于善意,则受让人将依法取得对该动产的所有权或其他物权。

善意取得的条件包括:(1) 无权处分人处分他人财产;(2) 受让人受让该不动产或者动产时是善意的;(3) 以合理的价格有偿转让;(4) 完成了法定的公示方式,即转让的不动产或者动产依照法律规定应当登记的已经登记,不需要登记的已经交付给受让人。

54. 答题要点:

(1) 受遗赠人与遗嘱继承人的法律地位不同。受遗赠人不是继承人,没有继承权;而遗嘱继承人是继承人,享有继承权。

(2) 受遗赠人与遗嘱继承人的范围不同。受遗赠人为国家、集体组织或者法定继承人以外的人;而遗嘱继承人只能是法定继承人之内的自然人。

(3) 遗赠受领权与遗嘱继承权的标的不同。原则上,受遗赠人只享受遗产中的权利,不承担遗产中的义务;遗嘱继承人享有接受遗产的权利,还负有清偿被继承人生前债务的义务;

(4) 权利行使方式不同。接受遗产的意思表示方式,受遗赠人只能采用明示方式;遗嘱继承人接受继承既可以采用明示方式,也可以采用默示方式。

四、辨析题

55. 答题要点:

(1) 这种说法不正确。

(2) 在我国刑法理论和实践中,犯罪既遂的标准采用构成要件齐备说。即行为符合刑法分则规定的某一犯罪的基本构成要件,就构成犯罪既遂。

(3) 根据我国《刑法分则》的具体规定,犯罪可分为结果犯、危险犯和行为犯等形态,它们的具体既遂标准不同。

(4) 结果犯要求行为必须造成了特定结果;危险犯只要求造成了特定的危险,即使没有达到犯罪人的预期目的或者造成犯罪结果,也认为是既遂;行为犯只要求行为将特定行为实行完毕,即使没有实现犯罪目的或者造成犯罪结果,也认为是既遂。

56. 答题要点:

(1) 此观点不完全正确。

(2) 正确的一面是:受诉讼时效和除斥期间规范的民事权利,权利人必须在法定期间内行使,否则,期间届满权利的效力就会减损或消灭。例如,对债权来说,诉讼时效期间内权利人不行使权利,依我国《民法》规定,权利人就能以此作为抗辩;而对某些权利

来说,权利人不行使权利,除斥期间届满其实体权利就消灭,如撤销权。

(3)不正确的一面是:某些民事权利在性质上不受诉讼时效期间或除斥期间限制,如物权请求权中的排除妨碍、消除危险等请求权。

五、法条分析题

57. 答题要点:

(1)该款“伤害”在程度上是指轻伤。

(2)故意伤害“致人死亡”是故意伤害罪的加重结果。与故意杀人罪不同,行为人对死亡结果是出于过失;与过失致人死亡罪不同,行为人具有伤害他人身体的故意。

(3)“本法另有规定的,依照规定”是指行为人虽然故意伤害他人,但按照其他犯罪定罪处罚的情形。例如,抢劫、强奸、绑架以及危害公共安全等犯罪中故意伤害他人而不以故意伤害罪定罪处罚的情形。

(4)对甲应当在3年有期徒刑以下判处刑罚。

58. 答题要点:

(1)本条是有关缔约过失责任的规定。

(2)缔约过失责任是指在订立合同过程中,当事人一方违反依据诚实信用原则产生的先合同义务,导致另一方信赖利益损失时应当承担的损害赔偿。

(3)其构成要件是:一方违反先合同义务;他方遭受信赖利益损失;一方违反先合同义务与他方所受损失之间有因果关系;违反先合同义务的一方具有过失。

(4)其法律效力是有过失一方须赔偿对方信赖利益的损失,一般包括缔约费用、准备履行合同所支出的费用、丧失与第三人另订合同机会造成的损失等。

六、案例分析题

59. 答题要点:

(1)甲构成非法拘禁罪与贪污罪。理由:

甲命人关押陈某的行为,非法剥夺了他人的人身自由,且造成了严重后果,与他人共同构成非法拘禁罪。甲负责土地征用补偿款的发放工作属于协助人民政府从事行政管理工作,是“其他依照法律从事公务的人员”,符合贪污罪的主体条件,其利用该职务上的便利,骗取土地补偿金5万元,据为己有,符合贪污罪的构成要件,构成贪污罪。

(2)甲在非法拘禁的共同犯罪中起主要作用,是主犯。

对于贪污罪,甲成立自首,可以从轻或者减轻处罚。因为甲在被采取强制措施后,主动交代了司法机关没有掌握的贪污罪行,构成自首。

对甲应当数罪并罚。因为甲的行为分别构成非法拘禁罪和贪污罪,应当数罪并罚。

60. 答题要点:

(1)甲与丙之间的债权转让协议有效。

根据《合同法》的有关规定,债权转让协议只需转让人与受让人达成合意,并符合合同的其他有效条件即可生效,无须征得债务人的同意。

甲转让债权于丙并通知债务人乙后,即退出债的关系,丙作为受让人参加到债的关系中来,成为乙新的债权人。

(2)乙的债权人丙可以通过行使代位权实现其债权。

在本案中,由于乙没有其他责任财产,对享有的到期债权又怠于行使,依本案情形,符合代位权行使条件。

2007 年全国硕士研究生招生考试法律硕士 (非法学)专业学位联考

综合课试题

一、单项选择题(1~45题,每小题1分,共45分。下列每题给出的四个选项中,只有一个选项是符合题目要求的)。

- 划分一般法与特别法的标准是()。
 - 法律适用范围的不同
 - 法律创制主体的不同
 - 法律制定程序的不同
 - 法律规定内容的不同
- 规则的内容尚未确定,而只规定某种概括性指示,由有关的国家机关通过相应的途径或程序加以确定的法律规则是()。
 - 确定性规则
 - 任意性规则
 - 准用性规则
 - 委任性规则
- 甲购买了北京到广州的火车票,并乘坐票面指定的车次顺利到达广州,由此形成的客运合同法律关系的客体是()。
 - 甲的人身
 - 甲为购买火车票而支付的价款
 - 甲购买的火车票
 - 铁路部门运送甲的行为
- “徒法不足以自行”,这一观点表明()。
 - 法律是由社会物质生活条件决定的
 - 在正式公布之前,法律不会自己生效
 - 法律的作用是有局限性的
 - 法律永远不能满足人类的需要
- 下列关于资本主义两大法系的表述,正确的是()。
 - 两大法系在经济基础、社会历史背景以及总的指导思想方面都是一致的
 - 在大陆法系国家,制定法占有重要地位,而判例一般不是正式意义上的法律渊源
 - 英美法系的立法都不采用法典形式,其制定法是单行的法律、法规
 - 就哲学倾向而言,大陆法系倾向于经验主义,英美法系则倾向于理性主义
- 我国法律在对人的效力方面采用的原则是()。
 - 以属人主义为主,与属地主义、保护主义相结合的原则
 - 以属地主义为主,与属人主义、保护主义相结合的原则
 - 以保护主义为主,与属人主义、属地主义相结合的原则
 - 以折中主义为主,与属地主义、保护主义相结合的原则
- 下列关于“法学”的表述,正确的是()。
 - 人类社会自从有了法或法律现象,就有了研究这一社会现象的法学
 - 法学在西方发源于古希腊,到古罗马共和国时期已经发展成为一门独立的学科
 - 我国早在春秋战国时期就出现了法家、儒家等许多专门研究法律问题的法学派别
 - 马克思主义法学与以往法学的一个重要区别,在于前者承认法是永恒的和超历史的
- 下列关于法律部门划分的表述,正确的是()。
 - 法律部门的划分虽然有客观依据,但最终还是人们主观活动的产物
 - 划分法律部门的目的是便于统计本国法律数量的多少
 - 划分法律部门时应当注意使各法律部门之间法律规范的数量保持相等
 - 法律部门划定后应保持其恒定性,不能随着社会法制状况的改变而调整
- 下列关于我国“行政法规”的表述,能够成立的是()。
 - 行政法规是规范和调整行政法律关系的总称
 - 行政法规是由行政机关制定的规范性文件文件的总称
 - 由全部的行政法规构成的法律部门称作行政

法部门

D. 行政法规是一种效力仅次于宪法和法律的渊源

10. 关于法的本质,下列学者中主张“理性论”的是()。

- A. 奥古斯丁
- B. 格劳秀斯
- C. 萨维尼
- D. 庞德

11. 下列关于法律意识的表述,能够成立的是()。

A. 占统治地位的法律意识必须通过法律制度和法律调整才能发挥作用

B. 法律意识是法律文化的重要组成部分,是一种特殊的社会意识

C. 根据专门化和职业化的不同,可以将法律意识分为职业法律意识和法律思想

D. 法律意识是社会主体对法律现象作出的客观价值判断

12. “反对责任擅断和反对有害追溯”,体现的法律归责原则是()。

- A. 因果联系原则
- B. 责任与处罚相称原则
- C. 责任法定原则
- D. 责任自负原则

13. 有些国家的经济制度或经济发展水平相同,它们的法律却千差万别。这种现象表明()。

- A. 经济条件不是法的内容的惟一决定因素
- B. 法的物质制约性原理不具有普遍性
- C. 经济以外的因素有时也对法的本质起最终决定作用
- D. 一国法律的具体表现形式与该国的经济制度无关

14. 下列关于法律特征的表述,能够成立的是()。

A. 法律对人们行为的调整主要通过权利义务的设定和运行来实现,这要求法律上的权利义务规定应具有确定性和可预测性

B. 法律规范与道德规范的区别之一,在于法律规范可以反复适用,而道德规范不能反复适用

C. 法律具有统一性和普遍性,因此一国法律体系内部的各种法律规范之间不存在矛盾

D. 法律之所以由国家强制力来保证实施,主要是因为法律只有依靠惩罚才能发挥作用

15. 下列关于法律责任的表述,能够成立的是()。

A. 刑事责任是犯罪人向被害人所负的一种法律责任

B. 民事责任的功能是救济当事人的权利,不具有惩罚的功能

C. 行政责任是指行政机关违反行政法规所应承担的法律责任

D. 在我国,承担违宪责任的主体主要是国家机关

16. 我国人民民主专政的根本标志是()。

A. 工人阶级对国家的领导

B. 工农联盟

C. 生产资料公有制

D. 国有经济的主导地位

17. 国家结构形式是指()。

A. 国家的民族构成

B. 国家的阶级构成

C. 国家权力之间的横向配置关系

D. 国家整体和部分之间的关系

18. 以《人权和公民权利宣言》作为宪法序言的是()。

A. 1787年的美国宪法

B. 1791年的法国宪法

C. 1918年的苏俄宪法

D. 1919年的德国魏玛宪法

19. 根据我国现行宪法规定,全国人民代表大会常务委员会的组成人员中应当有适当名额的()。

A. 妇女代表

B. 少数民族代表

C. 民主党派代表

D. 知识分子代表

20. 关于公民出生国籍的确定,我国采用的原则是()。

A. 血统主义原则

B. 出生地主义原则

C. 以血统主义为主,出生地主义为辅的原则

D. 以出生地主义为主,血统主义为辅的原则

21. 根据我国现行宪法的规定,农村集体经济组织实行的经营体制是()。

A. 家庭承包经营为基础,统分结合的双层经营体制

B. 家庭联产承包为主的责任制和合作经济

C. 家庭联产承包责任制

D. 家庭承包责任制

22. 中国共产党同各民主党派合作的政治基础是()。

A. 坚持中国共产党的领导

B. 各民主党派享有政治自由

C. 各民主党派保持相对独立

D. 长期共存、互相监督、肝胆相照、荣辱与共

23. 某选区直接选举人民代表大会代表, 应选代表名额为2名。第一次投票结果, 候选人得票从多到少排序为甲、乙、丙, 其中仅有甲获得半数以上选票。对此情况, 下列处理意见符合我国宪法和法律规定的

- 是()。
- A. 宣布甲、乙当选
B. 宣布甲当选, 同时以乙为候选人另行选举
C. 宣布甲当选, 同时以乙、丙为候选人另行选举
D. 宣布无人当选, 同时以甲、乙、丙为候选人另行选举

24. 按照我国现行宪法的规定, 乡镇行政区域界限变更的审批机关是()。

- A. 全国人民代表大会
B. 国务院
C. 省、自治区、直辖市人民政府
D. 县、自治县、不设区的市人民政府

25. 下列全国性法律不适用于香港特别行政区的是()。

- A. 《中华人民共和国政府关于领海的声明》
B. 《中华人民共和国国籍法》
C. 《中华人民共和国外交特权与豁免条例》
D. 《中华人民共和国行政区域边界争议处理条例》

26. 社会主义政治文明建设的根本途径是()。

- A. 坚持民主集中制原则
B. 完善人民代表大会制度
C. 依据宪法和法律治理国家
D. 加强物质和精神文明建设

27. 根据我国现行宪法的规定, 行使制定自治条例权力的国家机关是()。

- A. 自治区的人民代表大会
B. 自治区的人民代表大会常务委员会
C. 自治州的人民代表大会及其常务委员会
D. 自治县的人民代表大会及其常务委员会

28. 下列选项中, 属于我国总理负责制具体内容的是()。

- A. 总理任免国务院组成人员
B. 总理、副总理领导国务院工作
C. 总理召集和主持国务院常务会议
D. 总理规定行政措施

29. 在我国, 人民代表大会上下级之间的关系是()。

- A. 领导关系
B. 指导关系
C. 制约关系
D. 从属关系

30. 由专门机关负责保障宪法实施的体制起源于()。

- A. 1215年英国的自由大宪章
B. 1799年法国宪法设立的护法元老院
C. 1803年美国联邦最高法院审理马伯里诉麦迪逊案
D. 1936年苏联宪法设立的最高苏维埃主席团

31. 下列关于公民财产权保护的表述中, 符合我国现行宪法规定的是()。

- A. 公民的私有财产不受侵犯
B. 公民的私有财产神圣不可侵犯
C. 公民的合法的私有财产不受侵犯
D. 公民的合法的私有财产神圣不可侵犯

32. 中国历史上第一次公布成文法的活动是()。

- A. 邓析制竹刑
B. 子产铸刑鼎
C. 李悝制法经
D. 晋国铸刑鼎

33. 唐朝中央司法审判机关是()。

- A. 刑部
B. 大理寺
C. 都察院
D. 御史台

34. “马锡五审判方式”产生于()。

- A. 第一次国内革命战争时期
B. 第二次国内革命战争时期
C. 第三次国内革命战争时期
D. 抗日战争时期

35. 《宋建隆重详定刑统》的篇目数是()。

- A. 6篇
B. 7篇
C. 12篇
D. 18篇

36. 唐朝《选举令》规定: “诸职事官, 年七十以上, 听致仕。五品以上上表, 六品以下申省奏闻。” 这里“致仕”是指()。

- A. 入仕做官
B. 年老退休
C. 居丧告假
D. 授予荣誉

37. 最早正式规定“十恶”制度的法典是()。

- A. 开皇律
B. 泰始律
C. 贞观律
D. 北齐律

38. “一切官民诸色人等, 户户有此一本, 若犯笞、杖、徒、流罪名, 每减一等。无者, 每加一等”, 此规定针对的中国古代法律是()。

- A. 唐律
B. 大明律
C. 大诰
D. 大清律例

39. 南北朝时期西魏政权制定的法典是()。

- A. 武德律
B. 麟趾格
C. 大业律
D. 大统式

40. 清朝创立的刑罚是()。

- A. 发遣
B. 充军
C. 加役流
D. 刺配

41. 《庆元条法事类》编制于()。

- A. 唐朝
C. 五代
- B. 宋朝
D. 元朝

42. 最早在法律上规定“诸强奸幼女者处死, 虽和同强, 女不坐”的是()。

- A. 宋刑统
C. 元朝法律
- B. 大明律
D. 大清律例

43. 北洋政府设立的中央行政诉讼审判机关是()。

- A. 大理院
C. 兼理司法法院
- B. 行政院
D. 平政院

44. 西汉法律规定, 朝廷官员“舍天子而仕诸侯”的行为构成()。

- A. 出界罪
C. 非正罪
- B. 阿党附益罪
D. 左官罪

45. 再嫁妇女不得带走从娘家获得的财产。法律首次明文作此规定的朝代是()。

- A. 宋朝
C. 明朝
- B. 元朝
D. 清朝

二、多项选择题(46~63 小题, 每小题 2 分, 共 36 分。下列每题给出的四个选项中, 至少有两个选项是符合题目要求的。多选、少选或错选均不得分)。

46. 下列表述中, 主要体现法执行社会公共事务作用的有()。

- A. 规定各阶级在国家生活中的地位
B. 维护最低限度的社会治安
C. 保障生态平衡和自然资源的合理利用
D. 确认和维护生产资料所有制

47. 下列关于法与商品经济关系的表述, 能够成立的有()。

- A. 商品经济越发展, 就越离不开法律的规范和调整
B. 法的部门越多, 对商品经济的决定作用就越大
C. 简单商品经济的繁荣是罗马法发展的一个重要原因
D. 法的发展程度受商品经济对法的需求程度的制约

48. 下列关于“刑法”这一概念的表述, 能够成立的有()。

- A. “刑法”可以用作我国法律体系中一个法律部门的名称
B. “刑法”可以用作我国的一种法律渊源的名称
C. “刑法”可以用作《中华人民共和国刑法》这一法律文件的简称
D. “刑法”可以用作我国法学体系中一个法学分支学科的名称

49. “公民在法律面前人人平等”的原则要求()。

- A. 所有的公民都应无差别地享有相同的法律权利
B. 任何合法权利受到侵犯的公民都应一律平等地受到法律的保护
C. 所有的公民都应毫无例外地履行相同的法律义务
D. 对任何公民的违法犯罪行为都必须依法追究其法律责任

50. 下列选项中, 能够影响法律实现的因素有()。

- A. 法律与社会生活相适应的程度
B. 国家机关贯彻法治原则的程度
C. 法律对客观规律的反映程度
D. 社会成员对法律的了解程度

51. 下列关于《中华人民共和国香港特别行政区基本法》的表述, 能够成立的有()。

- A. 从法律分类的角度而言, 该法应当属于公法
B. 从效力范围的角度而言, 该法只在香港特别行政区生效
C. 从法系的角度而言, 该法属于英美法系中的普通法
D. 从法律渊源的角度而言, 该法属于我国的“基本法律”

52. 下列表述中, 属于我国 2004 年宪法修正案内容的有()。

- A. 将“三个代表”重要思想写进宪法
B. 规定土地的使用权可以依照法律的规定转让
C. 将县级人民代表大会的任期由 3 年改为 5 年
D. 规定国家建立和健全同经济发展水平相适应的社会保障制度

53. 下列表述中, 符合我国现行宪法规定的有()。

- A. 全国人民代表大会常务委员会对全国人民代表大会负责并报告工作
B. 中央军事委员会对全国人民代表大会及其常务委员会负责并报告工作
C. 国务院对全国人民代表大会及其常务委员会负责并报告工作
D. 国家主席对全国人民代表大会及其常务委员会负责并报告工作

54. 我国现行宪法规定的公民文化权利有()。

- A. 科学研究的自由
B. 出版自由

- C. 文学艺术创作的自由
D. 言论自由
55. 根据我国现行宪法的规定, 审计监督的对象有()。
- A. 国务院各部门
B. 地方各级人民政府
C. 国家的财政金融机构
D. 国家的企业事业组织
56. 全国人民代表大会代表提出议案的条件是()。
- A. 必须符合法定提案人数
B. 提出的议案必须是合理的
C. 必须依照法定的程序提出
D. 必须事先征得党委的同意
57. 根据《宪法》和法律, 全国人民代表大会常务委员会组成人员 10 人以上联名()。
- A. 有权提出对国务院的质询案
B. 无权提出对中央军事委员会的质询案
C. 有权提出对最高人民法院的质询案
D. 无权提出对国家主席的质询案
58. 下列表述中, 符合我国现行宪法规定的有()。
- A. 父母有抚养教育子女的义务
B. 父母有抚养教育未成年子女的义务
C. 子女有赡养扶助父母的义务
D. 成年子女有赡养扶助父母的义务
59. 我国公民取得国家赔偿的情况包括()。
- A. 行政赔偿 B. 刑事被害赔偿
C. 刑事赔偿 D. 精神损害赔偿
60. 唐律中规定的附加劳役一年的流刑有()。
- A. 流一千里 B. 流一千五百里
C. 流二千五百里 D. 流三千里
61. 中国古代以凌迟作为国家法定刑的朝代有()。
- A. 唐朝 B. 元朝
C. 明朝 D. 清朝
62. 下列关于清末修律的表述, 正确的有()。
- A. 收回治外法权是修律的一个重要动因
B. 修订法律馆是负责修订法律的专门机关
C. 《大清民律草案》的体例结构仿效《法国民法典》
D. 《大清新刑律》属于近代意义上的专门刑法典
63. 下列关于《中华民国民法》的表述, 正确的有()。

- A. 它是中国历史上第一部正式颁行的民法典
B. 它采取民商分立的编纂体例
C. 它是分编草拟、分期公布的
D. 它在婚姻家庭制度方面保留了较多的传统色彩

三、简答题(64 ~ 66 小题, 每小题 8 分, 共 24 分)。

64. 简述我国司法解释的基本作用。
65. 简述全国人民代表大会专门委员会的性质和任务。
66. 简述南京临时政府时期司法改革的主要措施。

四、分析题(67 ~ 69 小题, 每小题 10 分, 共 30 分。要求结合所学知识分析材料回答问题)。

67. 大学生小吴参加了一次普法宣传, 当有群众问他什么是“立法”时, 小吴解释说: “在我国, 立法就是国家机关根据各自的需要创制新的法律文件的活动。”

请结合法理学关于法的制定的知识和原理, 对小吴的上述解释进行分析。

68. 公务员甲颇有才情, 以本县三个招致群众非议的公共工程为背景, 即兴创作一阕《沁园春·无题》词作, 讥讽时弊, 并通过手机短信发给十几个朋友, 又通过 QQ 传给了几名网友。县公安局认为, 该短信影响社会安定和政治稳定, 遂以涉嫌诽谤罪将甲刑事拘留, 后经县人民检察院批准逮捕, 并没收其手机和电脑等物品。人民法院审理后认为, 甲的行为不构成犯罪。

请根据我国《宪法》的规定和相关理论分析:

(1) 甲的行为是否属于我国《宪法》所保护的公民言论自由的范围? 理论依据何在?

(2) 县公安局的行为侵犯了甲的哪些宪法权利? 宪法依据何在?

69. 旧律(指汉律)因秦《法经》, 就增三篇, 而《具律》不移, 因在第六。罪条例既不在始, 又不在终, 非篇章之义。故(新律)集罪例以为《刑名》, 冠于律首。

——《晋书·刑法志》

上述文字材料记述了汉、魏时代法典体例发展演变的概况, 请分析材料并结合中国法制史的有关知识回答下列问题:

(1) “旧律”在篇目上增加了哪三篇?

(2) “旧律”在篇目体例上存在什么问题?

(3) “新律”在篇目体例上有哪些主要变化? 这种变化说明了什么?

(4) 汉魏之后, 《晋律》和《唐律》在法典的篇目体例上又是如何演变的?

五、论述题(70 小题,15 分)。

70. 联系我国法治建设的实际,谈谈应该如何推进“依法治国”这一基本方略的实施。

要求:观点明确,说理充分,条理清晰,语言规范、流畅。

综合课试题参考答案(2007 非)

一、单项选择题

1. [答案] A

[考点] 法律的一般分类

2. [答案] D

[考点] 法律规则的种类

3. [答案] D

[考点] 法律关系的客体

4. [答案] C

[考点] 法律的局限性

5. [答案] B

[考点] 大陆法系和英美法系

6. [答案] B

[考点] 法律对人的效力

7. [答案] B

[考点] 法学的产生和发展

8. [答案] A

[考点] 法律部门的划分

9. [答案] D

[考点] 行政法规

10. [答案] B

[考点] 法的本质

11. [答案] B

[考点] 法律意识

12. [答案] C

[考点] 法律归责原则

13. [答案] A

[考点] 法律与经济的关系

14. [答案] A

[考点] 法律的特征

15. [答案] D

[考点] 法律责任的种类

16. [答案] A

[考点] 人民民主专政

17. [答案] D

[考点] 国家结构形式

18. [答案] B

[考点] 人权宣言

19. [答案] B

[考点] 全国人大常委会的组成

20. [答案] C

[考点] 国籍的取得

21. [答案] A

[考点] 集体所有制经济

22. [答案] A

[考点] 共产党领导的多党合作

23. [答案] C

[考点] 选举的组织 and 程序

24. [答案] C

[考点] 行政区域变更的法律程序

25. [答案] D

[考点] 适用于特别行政区的全国性法律

26. [答案] C

[考点] 政治文明建设

27. [答案] A

[考点] 自治条例制定权

28. [答案] C

[考点] 总理负责制的具体内容

29. [答案] B

[考点] 上下级人民代表大会之间的关系

30. [答案] B

[考点] 宪法实施保障的体制

31. [答案] C

[考点] 财产权

32. [答案] B

[考点] 历史第一次公布成文法

33. [答案] B

[考点] 唐代司法机关

34. [答案] D

[考点] 马锡五审判方式

35. [答案] C

[考点] 宋刑统

36. [答案] B

- [考点] 致仕制度
37. [答案] A
[考点] “十恶”
38. [答案] C
[考点] 明大诰
39. [答案] D
[考点] 大统式
40. [答案] A
[考点] 清代的刑罚制度
41. [答案] B
[考点] 宋代法律形式
42. [答案] C
[考点] 元朝刑罚制度
43. [答案] D
[考点] 北洋政府的司法机构
44. [答案] D
[考点] 汉朝的主要罪名
45. [答案] B
[考点] 元朝的婚姻与继承制度

二、多项选择题

46. [答案] BC
[考点] 法的作用
47. [答案] ACD
[考点] 法律与经济的关系
48. [答案] AC
[考点] 法律部门
49. [答案] BD
[考点] 公民在法律面前一律平等原则
50. [答案] ABCD
[考点] 影响法律实现的因素
51. [答案] AD
[考点] 法律分类、法律效力、法系和法律渊源
52. [答案] AD
[考点] 2004年宪法修正案的内容
53. [答案] AC
[考点] 国家机构之间的关系
54. [答案] AC
[考点] 我国公民的文化权利
55. [答案] ABCD
[考点] 审计监督
56. [答案] AC
[考点] 全国人大代表提出议案的条件
57. [答案] ABCD
[考点] 质询的对象
58. [答案] BD

- [考点] 公民的基本义务
59. [答案] ACD
[考点] 取得赔偿的权利
60. [答案] CD
[考点] 唐朝的流刑
61. [答案] BCD
[考点] 凌迟
62. [答案] ABD
[考点] 清末修律
63. [答案] ACD
[考点] 中华民国民法

三、简答题

64. 答题要点:我国司法解释的基本作用是为司法机关适用法律审理案件提供说明。具体表现在以下几个方面:

(1)对因法律规定不够具体而使理解和执行有困难的问题进行解释,赋予比较概括、原则的规定以具体内容;

(2)对各级法院之间应如何依据法律规定相互配合审理案件、确定管辖以及有关操作规范问题进行解释;

(3)通过司法解释使法律适应变化了的新的情况,弥补立法的不足;

(4)对适用法律中的疑问进行统一的解释。

65. 答题要点:

(1)全国人民代表大会专门委员会是按照专业分工而设立的辅助性工作机构,不是独立行使职权的国家机关;其组成人员是从人民代表中选举产生的,并受全国人民代表大会及其常委会的领导。

(2)各专门委员会的具体工作任务包括:①审议全国人大主席团或者全国人大常委会交付的议案;②向全国人大主席团或者全国人大常委会提出属于全国人大或者全国人大常委会职权范围内同本委员会有关的议案;③审议全国人大常委委员交付的被认为同宪法、法律相抵触的国务院的行政法规、决定和命令,国务院各部、各委员会的命令、指示和规章,提出报告;④审议全国人大主席团或者全国人大常委会交付的质询案,听取受质询机关对质询案的答复,必要的时候向全国人大主席团或者全国人大常委会提出报告;⑤对属于全国人大或者全国人大常委会职权范围内同本委员会有关的问题,进行调查研究,提出建议。

66. 答题要点:

(1)确立司法独立的原则。

(2)试行公开审判、陪审制和律师辩护制度。

(3)禁止刑讯和体罚。

四、分析题

67. 答题要点:

(1)小吴的解释是不正确的。

(2)在我国,立法又称为法的制定,是指有立法权的国家机关或经授权的国家机关,依照法定的职权和程序创制、认可、修改和废止法律或者其他规范性文件的活动。

(3)小吴对我国“立法”的解释在以下几个方面是错误或片面的:

第一,立法的主体是特定的国家机关,只有享有立法权的国家机关或者经授权的国家机关才能从事立法活动,并不是所有的国家机关都可以从事立法。小吴认为立法是国家机关的活动,这种认识是片面的。

第二,立法是国家的一项专门活动,所有的立法都是根据国家的需要、以国家的名义进行的。小吴认为立法是国家机关根据自己的需要进行的,这种认识是错误的。

第三,立法是立法主体依照立法程序进行的一项活动,小吴在对“立法”进行解释时,忽略了立法的程序性。

第四,立法活动的内容除了创制新的法律规范外,还包括认可本来就存在的某些社会规范、修改或补充现存的法律规范以及终止某些法律规范的效力等。小吴将立法的内容仅仅看作是创制新的法律文件,这种认识是片面的。

第五,法律文件可以分为规范性法律文件和非规范性法律文件,立法活动的对象仅限于规范性文件,而不包括创制非规范性法律文件。小吴认为立法的对象是法律文件,这种认识是片面的。

68. 答题要点:

(1)甲的行为属于我国《宪法》规定的言论自由的保护范围。理由是:第一,言论自由的表现形式多样,既包括口头形式,也包括书面形式,必要时还可以根据法律规定利用电视广播等传播媒介,而以短信、QQ的形式发表言论和个人见解,是言论自由的合法表达方式;第二,短信的内容及其社会影响,没有危害国家安全,没有侵害其他公民的合法权益,不属于言论自由限制的范围;第三,不同看法,即使是错误认识,也是表达的自由。

(2)县公安局的行为侵犯了甲的三项宪法权利:

言论自由权、监督权和人身自由权。我国《宪法》规定,中华人民共和国公民有言论、出版、集会、结社、游行、示威的自由;中华人民共和国公民的人身自由不受侵犯;中华人民共和国公民对于任何国家机关和国家机关工作人员,有提出批评和建议的权利。

69. 答题要点:

(1)汉朝《九章律》在《法经》和秦律六篇的基础上,增加《户律》、《兴律》和《厩律》三篇。

(2)汉律中《具律》排在第六篇,既不在开篇,也不在末篇,与其统率全律的地位不相符。

(3)《新律》将《具律》改为《刑名》,并置于律首,突出其作为法典总则的地位。这种变化说明了《新律》在法典篇目体例上的渐趋成熟,并对后世法典产生了很大影响。

(4)《晋律》在篇目上扩充至20篇,并在总则中新增《法例》篇,以丰富其内容;《唐律》在篇目体例上继承《北齐律》,趋于成熟,为12篇500条体例。总则是《刑名》和《法例》所合成的《名例律》。

五、论述题

70. 答题要点:

(1)依法治国的含义和意义:依法治国是党领导人民治理国家的基本方略,是发展社会主义市场经济的客观需要,是社会文明进步的重要标志,也是国家长治久安的重要保障。

(2)推进依法治国这一基本方略实施的具体措施有以下几个:

①维护宪法和法律的尊严,坚持法律面前人人平等;

②逐步建立和完善我国的社会主义法律体系;

③改革和完善我国的行政执法体制,做到严格依法行政;

④改革和完善我国的司法体制,做到严格公正司法;

⑤完善我国的法律监督体制,尤其是各级人民代表大会的法律监督,加强对执法、司法活动的法律监督;

⑥大力开展普法教育,不断提高社会成员的法律意识和法制观念,特别是各级领导干部的依法办事的法律意识和能力。

(联系我国法治建设的实际对上述观点作进一步阐述)