

2024 年法律职业资格之法律职业主观题自测提分题库加精品答案

大题（共 60 题）

一、王京为山东省超凡职业学校的行政工作人员。2013 年，王京停薪留职，在学校附近买下一处饭店准备经营：为了方便在工商管理部门注册登记和领取营业执照，王京与超凡职业学校的领导达成协议，由超凡职业学校向工商行政管理局申请登记和办理一切手续，王京给超凡职业学校一笔“登记费”。王京和超凡职业学校均依约办事，很快便领到了营业执照，饭店登记注册为“山东省超凡职业学校餐饮服务中心”。为了对外营业，2014 年 12 月 1 日，王京以饭店的名义与个体户张保签订了装潢饭店的协议，约定总价款 10 万元，在 2014 年 12 月 31 日之前付清全款。饭店装潢好后，王京并未按协议付款，张保几次催要，王京均找借口推托。张保之妻赵霞因与王京之妻李兰有宿怨，极力劝张保去人民法院起诉。张保说王京与他多年同学，关系一直不错，王京肯定是一时经济紧张，等一段时间再说。问题：(1) 如果赵霞一气之下以自己的名义向人民法院起诉，要求王京还款。对此，人民法院应当如何处理？(2) 如果张保最终明白只有拿起法律武器才能维护自己的合法权益，于是决定起诉。但因受其妻的怂恿，起诉时以王京之妻李兰为被告。人民法院对此是否应当受理？(3) 如果张保于 2018 年 2 月 10 日，以王京作为被告向法院提起诉讼，王京答辩称本案已过诉讼时效，人民法院应如何处理？(4) 如果张保起诉时以王京为被告，在一审庭审中提出王京与本案审判长是同学，可能影响案件公正裁判，故不应由该人民法院审理，而应移送上级人民法院审理。此异议能否成立？为什么？(5) 如果张保起诉时以超凡职业学校为被告，但在起诉书中指明王京与学校的关系，要求王京与学校共同承担民事责任，对此人民法院应如何处理？(6) 如果王京在一审审理过程中提出反诉，认为张保之妻赵霞欠妻子李兰 5 万元逾期未还，要求原告偿还其欠款及利息。此反诉能否成立？为什么？(7) 张保在一审审理过程中，提出需要通知新的证人到庭，此时法院该如何处理？

【答案】

二、甲受朋友乙委托代为保管一台电脑，按照双方的约定，电脑由甲自己使用。一天甲朋友丙见此电脑功能全面、款式新颖、网速飞快，十分中意，便与甲协商以市场价将此电脑购买下来，但对于甲非电脑所有人丙毫不知情。丙用了一段时间之后，把电脑赠给其朋友丁。丁一日酒后不慎将该电脑丢失，由于电脑中存有非常重要的文件，故其非常着急，随即贴出告示，称：“若有人将电脑送还，愿意酬谢 1000 元。”不久，戊将电脑送还，但索要酬金 1000 元，此时丁反悔，不愿支付酬金，双方遂起争执，此人拒绝将电脑交还于丁。此时，乙向甲索取电脑。根据上述案情，请回答下列诸问题：1. 电脑的所有权归谁所有？为什么？

2. 戊是否有权要求丁支付 1000 元? 为什么? 3. 如果丁没有贴出告示, 戊能否要求丁支付报酬? 为什么? 4. 乙能否要求甲返还电脑? 为什么? 5. 乙有权如何维护自己的权利?

【答案】

三、甲与乙订立了一份卖牛合同, 合同约定甲向乙交付 5 头牛, 分别为牛 1、牛 2、牛 3、牛 4、牛 5, 总价款为 1 万元: 乙向甲交付定金 3000 元。余下款项由乙在半年内付清。双方还约定, 在乙向甲付清牛款之前, 甲保留该 5 头牛的所有权。甲向乙交付了该 5 头牛。根据合同法及相关法律回答下列问题: (1) 设在牛款付清之前, 牛 1 被雷电击死, 该损失由谁承担? 为什么? (2) 设在牛款付清之前, 牛 2 生下一头小牛, 该小牛由谁享有所有权? 为什么? (3) 设在牛款付清之前, 牛 3 踢伤丙, 丙花去医药费和误工损失共计 1000 元, 该损失应由谁承担? 为什么? (4) 设在牛款付清之前, 乙与丁达成一项转让牛 4 的合同, 在向丁交付牛 4 之前, 该合同的效力如何? 为什么? (5) 设在牛款付清之前, 丁不知甲保留了此牛的所有权。乙与丁达成一项转让牛 4 的合同。作价 2000 元且将牛 4 交付丁。丁能否据此取得该牛的所有权? 为什么? (6) 设在牛款付清之前, 乙将牛 5 租与戊, 租期 3 个月, 租金 200 元。该租赁协议是否有效? 租金应如何处理? (7) 合同中的定金条款效力如何? 为什么? 假设在合同履行过程, 乙发现甲在订立合同时具有欺诈的行为, 请求撤销合同, 法院经审理驳回了起诉。根据上述补充信息, 回答下列问题: (8) 假设一年后, 乙以同样的事实, 向另一法院起诉, 请求确认合同无效, 法院是否应受理该诉讼? (9) 在诉讼中, 乙的代理人发现审判长与甲的代理人曾经是师生关系, 于是申请回避, 请问是否回避由谁来决定? (10) 在诉讼中, 乙提供了一份证人证言, 但是乙提出该证人由于路途遥远无法到庭, 该证人证言是否一定会被法官不予采信?

【答案】

四、(2008 年四川)案情：王某(女)与李某(男)于 1998 年结婚后居住在某省 A 市 C 区。2003 年 1 月，李某去 B 市打工并一直居住在该市 D 区。2004 年 5 月，李某向自己所在的 B 市 D 区法院提起诉讼，要求与王某离婚，D 区法院裁定不予受理。李某回到 A 市后，向 A 市 C 区法院起诉与王某离婚。C 区法院受理后，李某找到律师杨某进行咨询。杨某看了案件材料后，第二天向李某讲了法院将会判决离婚的意见；李某向杨某表示，某律师想代理其诉讼；杨某当即对李某说，该律师所承办的案件 85%都打输了，同时向李某示意其同学在 A 市 C 区法院某庭当庭长。李某深信无疑，决定委托杨某代理诉讼。李某因为不愿与王某见面，向法院申请不出庭，C 区法院予以准许。C 区法院公开审理了此案。在开庭审理中，李某的诉讼代理人杨某称，李某要求离婚的原因，是王某所生的孩子与李某没有血缘关系，但未提供任何证据；王某承认自己所生的孩子不是李某的，但表示双方依然存在感情，不愿意离婚。C 区法院经过审理，判决不准予离婚。李某不服一审判决提起上诉。A 市中级人民法院认为王某已承认孩子非与李某所生，就表明两人感情确已破裂，应当判决离婚。遂于 2007 年 4 月作出二审判决，准予离婚，其中明确了孩子的抚养权和财产的分割。王某认为其与李某的感情并未破裂，法院的离婚判决存在问题，2007 年 6 月向 A 市检察院提出申诉。A 市检察院经审查认为，A 市中级人民法院认定事实不清，准予离婚的判决存在错误，财产分配也明显不当，且对李某私存的存款部分未进行分割，拟以本院名义通过审判监督程序要求法院纠正错误判决。问题：1. 对于李某的起诉，B 市 D 区人民法院裁定不予受理是否正确？为什么？

2. 请评价 C 区人民法院在本案一审中的做法是否合法？为什么？3. 王某承认孩子非与李某所生，属于自认吗？为什么？4. A 市中级人民法院的做法是否合法？为什么？5. A 市检察院通过何种程序以及对哪些事项可要求人民法院进行再审？为什么？6. 律师杨某有哪些行为违反了律师职业道德？

【答案】

五、材料一法律的生命力在于实施，法律的权威也在于实施。各级政府必须坚持在党的领导下、在法治轨道上开展工作，创新执法体制，完善执法程序，推进综合执法，严格执法责任，建立权责统一、权威高效的依法行政体制，加快建设职能科学、权责法定、执法严明、公开公正、廉洁高效、守法诚信的法治政府。(摘自《中共中央关于全面推进依法治国若干重大问题的决定》)材料二 新华网北京 2018 年 2 月 24 日电中共中央政治局 2 月 23 日下午，就全面推进依法治国进行第四次集体学习。习近平指出，要加强宪法和法律实施，维护社会主义法制的统一、尊严、权威，形成人们不愿违法、不能违法、不敢违法的法治环境，做到有法必依、执法必严、违法必究。行政机关是实施法律法规的重要主体，要带头严格执法，维护公共利益、人民权益和社会秩序。执法者必须忠实于法律。各级领导机关和领导干部要提高运用法治思维和法治方式的能力，努力以法治凝聚改革共识、规范发展行为、促进矛盾化解保障社会和谐。要加强对执法活动的监督，坚决排除对执法活动的非法干预，坚决防止和克服地方保护主义和部门保护主义，坚决惩治腐败现象，做到有权必有责、用权受

监督、违法必追究。问题：根据以上材料，谈一谈在全司推进依法治国的过程中如何依法行政、合理行政。

【答案】

六、材料：2013年8月初，沈阳天安保险公司推出了一种新保险“酒后驾车责任险”。在这种新保险的条款中规定：投保人酒后驾车肇事，造成第三者人身伤亡或财产直接损失的，保险公司承担保险责任，最高可赔偿人民币25万元。新险种一经推出就引来诸多的质疑和非议。许多法律专家、交通管理者及保险业内人士都对新险种忧心忡忡，认为这种保险取消了对酒后驾车者的经济制裁，有可能引发道德风险，助长酒后肇事。言辞激烈者甚至将其称为“杀人险”，说里面的血腥气依稀可闻。然而，保险业监督管理机构很快就发出一个声明，指出“酒后驾车责任险”最主要的目的是使受害者能够有效地得到经济补偿，不违背现行法律，应该大力支持。围绕新险种出现了两种不同的声音，一方从道德的角度进行猛烈批判，另一方立足法理作出了肯定的评价。问题：作为一名法律工作者，请利用你掌握的法学理论及相关知识，谈谈对此事的看法。

【答案】

七、甲为某县民政福利中心主任，每年率县福利企业年审检查小组到乙所经营的电气制造厂检查，乙明确告诉甲自己在正常员工人数上弄虚作假，瞒报企业员工人数，使残疾员工人数占全部员工人数的比例符合福利企业全额退款的标准，并伪造虚假的福利企业材料应付检查。甲发现问题后，不履行自身职责，不对企业正常员工人数进行检查，不将问题在年审表中如实反映，仍以企业虚假的材料为准进行检查，致使该企业顺利通过福利企业的年检审查，在5年期间享受了本不应该享受的退税优惠政策，造成国家税款损失大约700万元人民币。同时，甲在这5年期间多次向乙索要财物，共计人民币20万元。（事实一）之后乙和甲闹掰，乙找到甲要回那送出去的20万元，甲十分气愤，直接将乙赶出自家大门。之后乙发短信给甲。威胁说如果不归还20万元的话，就去举报，让甲的仕途就此结束。甲本来就对仕途产生反感，于是拿着这么多年“积攒”的财物跑路。乙看甲跑路了，为了避免不必要的麻烦，20万元也就不了了之。（事实二）甲逃到朋友丙处，和丙说自己休年假专门来看看他，顺便住上几天，丙愉快答应。在丙家住着的某日，丙收拾屋子无意中发现甲的皮箱中有巨款，心生疑惑便暗中观察，通过偷听甲打电话确认其是犯罪潜逃，但是仍然对甲热心招待。一晚，丙提前将安眠药放入甲所吃的饭菜中，待其熟睡后，将其皮箱巨款中的2万元现金偷偷取走。次日，甲向丙告别离开。（事实三）甲带着这么多钱跑路心有余悸，于是在经过某市的时候，找到自己的表弟丁，告知情况后，将剩余现金交由丁保管，并约定甲需要用钱之时，丁及时打钱给甲。丁看表哥也实属不易，就答应下来。后来丁做生意失败，便偷偷使用了保管中的5万元，事后和甲说是被小偷偷走的。（事实四）甲在亡命天涯的日子中，化名张三，为了生计，甲购买一辆货车拉货（载重量15吨）。甲为了节约成本，把车进行了一定改装，每次拉货都是40吨以上，这样甲的收入就明显增加不少。某日，甲同样拉货40吨经过某路段，被执勤交警拦下，经认定甲的行为属于严重超载行为。在对甲进行处理的时候，交警发现甲是逃犯，并交由公安机关处理。（事实五）

【问题】

?1. 事实一中, 甲、乙的行为应做如何评价?为什么??2. 事实二中乙的行为怎么评价?为什么??3. 事实三中丙的行为怎么评价?为什么??4. 事实四中丁的行为怎么评价?请说出两种观点。?5. 事实五中甲的超载行为怎么评价?为什么?

【答案】

八、某市公安局曾于 2006 年因王某申请探望在美国的儿子，向其颁发了护照和第一张出境卡。2007 年王某又向该局申请换发第二张出境卡，王某丈夫所在单位以王某丈夫公派出国逾期未归为由，向某市公安局发函要求阻止王某出境探亲。因此，某市公安局迟迟未对王某的申请作出答复，王某遂向法院提起行政诉讼。问题：（1）王某何时可以提起行政诉讼？（2）对王某提出申请的事实应由谁承担举证责任？（3）某市公安局在王某提起诉讼后，虽依法提交了答辩状和相关证据，但一直不参加法院通知的任何活动。法院应如何对待该局提供的证据？（4）在诉讼过程中，某市公安局向王某签发了出境卡，法院应如何处理此案？理由是什么？

【答案】

九、甲有色金属厂是某市产业部下属的国有企业。假设 2014 年 3 月 18 日甲企业由于经营管理不善，长期不能清偿到期债务，被债权人申请破产。3 月 24 日人民法院受理了此案，并通知了甲有色金属厂。法院于 2014 年 10 月 21 日裁定宣告该有色金属厂破产。管理人及时拟订了破产财产分配方案后交由债权人会议讨论。已知债权人会议共有债权人 10 人，债权总额为 1000 万元，其中全部有财产担保的债权人为 A、B 二人，其代表的债权额为 300 万元。破产分配方案经债权人会议依法通过后，直接交给管理人执行。2014 年 11 月 30 日，破产程序依法终结。但在 2015 年 8 月，人民法院在审理其他案件时发现，该厂曾在 2014 年 1 月时放弃对某机器厂的 120 万元债权。同时，有人举报在 2013 年 2 月 20 日，该市产业部将甲有色金属厂所有的一台价值 80 万元的金属切割机无偿调拨给另一企业使用。问题：（1）A、B 二人在债权人会议的此次表决中是否享有表决权？并说明理由。（2）此次债权人会议中破产财产分配方案的决议如何通过？并说明理由。（3）破产财产分配方案执行的程序是否符合规定？并说明理由。（4）该厂放弃的 120 万元债权，债权人是否可以请求人民法院按照破产财产分配方案进行追加分配？并说明理由。（5）对某市产业部无偿调拨价值 80 万元的金属切割机，债权人是否可以请求人民法院按照破产财产分配方案进行追加分配？并说明理由。

【答案】

一十、2011年3月2日，A省某市数家企业向坐落在该市C区的市政府递交申请，申请在本市建设一大型商业区，市政府认为需要对这几家企业递交材料的实质内容进行核实，于是派工作人员王某审查材料。王某审阅后，觉得材料不够完备，于是，市政府在2011年3月10日告知这几家企业补正全部内容。2011年3月15日，几家企业再次将材料递交，市政府综合了本市的经济状况，认为商业区的建设有利于本地经济的进一步发展，但是该商业区的建设需要占用本市B区一部分居住用地，市政府在B区发布公告，告知该规划内容和需要占有住宅用地的范围、补偿措施，并且在公告中告知利害关系人有提出行政许可听证的权利。该住宅区的部分居民在2011年3月18日向市政府提出听证申请，市政府收到申请后，在4月23日发布公告：市政府将在2011年4月25日举行听证会，听证会由熟悉本区情况，参与审查商业区建设许可的副市长赵某主持。听证会当日，为了维持现场秩序，市政府禁止记者和非B区居民进入听证现场旁听。听证会后，市政府根据听证笔录作出了批准建设大型商业区的决定。决定作出之后，市政府参照本机关发布的关于拆迁户行政补偿的规定确定的补偿数额，并且与相关市民就搬迁问题达成协议：由市政府按每户居民现有的住房面积，发放补偿款，并且约定了补偿款的发放时间。2011年6月20日，市政府根据各户的住宅面积发放补偿款。陈某等10户居民认为市政府发放的补偿款过少，违反了相关的法律规定，这些居民认为自己的权益受到侵害，于是向B区人民法院提起行政诉讼。根据上述案例，回答下列问题。1. 根据《行政许可法》的规定，市政府举行听证的程序有哪些错误之处？

2. 若陈某等10户居民认为市政府发放的补偿款过少，违反了相关的法律规定，遂决定申请行政复议，并且申请审查市政府发布的《关于拆迁户行政补偿的规定》，对于该规定的审查，复议机关应当如何处理？为什么？3. 陈某等10户居民向B区法院起诉，B区法院是否具有管辖权？为什么？4. 若复议机关维持了市政府的决定，陈某等人依旧不服复议决定，则被告是哪个？管辖法院是哪个？为什么？

【答案】

一十一、材料：2011年，时任全国人大常委会委员长吴邦国宣布：中国特色社会主义法律体系已经形成。2012年，中国共产党第十八次全国代表大会召开，进一步作出推进依法治国的战略部署。2013年，党的十八届三中全会将“完善和发展中国特色社会主义制度。推进国家治理体系和治理能力的现代化”作为全面深化改革的总目标。2014年10月20~23日。载入中国法治史册的党的十八届四中全会召开，并通过了《中共中央关于全面推进依法治国若干重大问题的决定》（以下简称《决定》）。这是建党90多年、新中国建立60多年来中央全会第一次以“依法治国”为主题作出的重大战略部署。《决定》提出了“建设中国特色社会主义法治体系，建设社会主义法治国家”的总目标。《决定》还提出了全面推进依法治国应坚持的基本原则与七大根本任务，提出的重大法治改革举措有180多项。其核心是“良法善治”。问题：联系实际，结合中共中央十八届四中全会的精神，论述全面推进依法治国，进行社会主义法治建设

的总目标、原则、意义和任务。答题要求：1. 观点正确，表述完整、准确；
2. 无观点和论述。照搬材料原文不得分；3. 不少于 600 字。

【答案】

一十二、案情：赵某孤身一人，因外出打工。将一件玉器交由邻居钱某保管。钱某因结婚用钱，情急之下谎称该玉器为自己所有，卖给了孙某，得款 8000 元。孙某因资金周转需要，向李某借款 15000 元，双方约定将该玉器押给李某，如孙某到期不回赎，玉器归李某所有。在赵某外出打工期间，其住房有倒塌危险，因此房与钱某的房屋相邻，如该房倒塌，有危及钱某的房屋之虞。钱某遂请施工队修缮赵某的房屋，并约定，施工费用待赵某回来后由赵某支付。房屋修缮以后，因遇百年不遇的台风而倒塌。年末，赵某回村，因玉器和房屋修缮款与钱某发生纠纷。问题：1. 钱某与孙某之间的买卖合同效力如何？为什么？2. 孙某能否取得该玉器的所有权？为什么？3. 孙某将玉器交给李某，形成何种法律关系？4. 孙某与李某之间约定孙某到期不回赎，玉器归李某所有，该约定效力如何？为什么？5. 钱某请施工队加固赵某的房屋，这一事实在钱某和赵某之间形成何种法律关系？6. 赵某对钱某擅自出卖玉器之行为，可提出何种之诉？

【答案】

一十三、材料：2012 年 3 月 11 日，最高人民法院院长王胜俊在第十一届全国人民代表大会第五次会议上代表最高人民法院作报告时指出：2011 年，最高人民法院在以胡锦涛同志为总书记的党中央坚强领导下，在全国人民代表大会及其常委会有力监督下，各项工作取得新进展，为促进经济平稳较快发展与社会和谐稳定作出了积极努力；2012 年，最高人民法院将继续坚持以审判工作为中心，认真践行“为大局服务、为人民司法”工作主题，着力在深化上下工夫、在落实上见成效、在巩固中求提高，努力实现人民法院工作新发展，为全面建设小康社会、建设社会主义法治国家做出积极贡献。问题：根据以上材料，请结合我国社会主义条件下大局的基本特征，谈谈社会主义法治实践活动中如何坚持围绕中心、服务大局。答题要求：1. 观点正确，表述完整、准确；

2. 无观点或论述，照搬材料原文的不得分；3. 不少于 400 字。

【答案】

一十四、材料一：必须坚持法治建设为了人民、依靠人民、造福人民、保护人民，以保障人民根本权益为出发点和落脚点，保证人民依法享有广泛的权利和自由、承担应尽的义务，维护社会公平正义，促进共同富裕。（摘自《中共中央关于全面推进依法治国若干重大问题的决定》）材料二：据上海市公安局静安分局微博消息：2018 年 10 月 13 日，杨某在其住宅内直播时，篡改国歌曲谱，以嬉皮笑脸的方式表现国歌内容，并将国歌作为自己所谓“网络音乐会”的“开幕曲”。上海市公安局静安分局依法对杨某处以行政拘留 5 日。《中华人民共和国国歌法》第 15 条规定，在公共场合故意篡改国歌歌词、曲谱，以歪曲、贬损方式奏唱国歌，或者以其他方式侮辱国歌的，由公安机关处以警告或者十五

日以下拘留；构成犯罪的，依法追究刑事责任。?问题：根据以上材料，谈一谈自由的限度。

【答案】

一十五、材料：2013年8月初，沈阳天安保险公司推出了一种新保险“酒后驾车责任险”。在这种新保险的条款中规定：投保人酒后驾车肇事，造成第三人人身伤亡或财产直接损失的，保险公司承担保险责任，最高可赔偿人民币25万元。新险种一经推出就引来诸多的质疑和非议。许多法律专家、交通管理者及保险业内人士都对新险种忧心忡忡，认为这种保险取消了对酒后驾车者的经济制裁，有可能引发道德风险，助长酒后肇事。言辞激烈者甚至将其称为“杀人险”，说里面的血腥气依稀可闻。然而，保险业监督管理机构很快就发出一个声明，指出“酒后驾车责任险”最主要的目的是使受害者能够有效地得到经济补偿，不违背现行法律，应该大力支持。围绕新险种出现了两种不同的声音，一方从道德的角度进行猛烈批判，另一方立足法理作出了肯定的评价。问题：作为一名法律工作者，请利用你掌握的法学理论及相关知识，谈谈对此事的看法。

【答案】

一十六、2008年案情：A房地产公司（下称A公司）与B建筑公司（下称B公司）达成一项协议，由B公司为A公司承建一栋商品房。合同约定，标的总额6,000万元，8个月交工，任何一方违约，按合同总标的额20%支付违约金。合同签订后，为筹集工程建设资金，A公司用其建设用地使用权作抵押向甲银行贷款3,000万元，乙公司为此笔贷款承担保证责任，但对保证方式未作约定。B公司未经A公司同意，将部分施工任务交给丙建筑公司施工，该公司由张、李、王三人合伙出资组成。施工中，工人刘某不慎掉落手中的砖头，将路过工地的行人陈某砸成重伤，花去医药费5,000元。A公司在施工开始后即进行商品房预售。丁某购买了1号楼101号房屋，预交了5万元房款，约定该笔款项作为定金。但不久，A公司又与汪某签订了一份合同，将上述房屋卖给了汪某，并在房屋竣工后将该房的产权证办理给了汪某。汪某不知该房已经卖给丁某的事实。汪某入住后，全家人出现皮肤瘙痒、流泪、头晕目眩等不适。经检测，发现室内甲醛等化学指标严重超标。但购房合同中未对化学指标作明确约定。因A公司不能偿还甲银行贷款，甲银行欲对A公司开发的商品房行使抵押权。问题：1.若B公司延期交付工程半个月，A公司以此提起仲裁，要求支付合同总标的额20%即1,200万元违约金，你作为B公司的律师，拟提出何种请求以维护B公司的利益？依据是什么？

2. 对于陈某的损失，应由谁承担责任？如何承担责任？为什么？3. 对于陈某的赔偿，应当适用何种归责原则？依据是什么？4. 对于乙公司的保证责任，其性质应如何认定？理由是什么？5. 若甲银行行使抵押权，其权利标的是什么？甲银行如何实现自己的抵押权？6. 丁某在得知房屋卖给汪某后，向法院提起诉讼，要求 A 公司履行合同交付房屋，其主张应否得到支持？为什么？7. 汪某现欲退还房屋，要回房款。你作为汪某的代理人，拟提出何种请求维护汪某的利益？依据是什么？

【答案】

一十七、《江城晚报》记者张某在某报上发表一篇评论性文章，文中谈道：

“江城文坛中，有的作家剽窃别人的作品当作自己的作品出版，有的作家昧着良心沦为有钱人的‘枪手’，文化素质和道德水平都有待大幅度地提高。”该报在江城所辖的甲、乙、丙、丁四个区发行。该市的作家陈某和李某认为该文有损全市作家的声誉，二人共同向江城甲区人民法院提起诉讼，要求《江城晚报》报社和记者张某对其二人赔礼道歉、赔偿损失。甲区人民法院受理本案后得知报社地址位于乙区，故将本案移至乙区人民法院。乙区人民法院列陈某和李某为原告，列报社和张某为被告，对本案进行了审理。诉讼过程中报社和张某指出陈某与李某在起诉前分别公开举行新闻发布会，谩骂报社和张某，已经构成名誉侵权，故反诉陈某与李某二人赔礼道歉、赔偿损失。乙区人民法院受理该反诉，并与本诉合并审理，法院认定本诉请求不成立，反诉请求成立，判决陈某与李某向报社和张某道歉，赔偿损失若干。陈某对反诉部分的判决没有异议，但认为自己的本诉请求同样成立。陈某遂就该本诉部分提起上诉，李某未提起上诉。问题：(1) 假设本案诉讼双方在产生纠纷后达成仲裁协议，约定将此案提交江城仲裁委员会进行裁决，事后陈某和张某又向人民法院起诉，人民法院是否应当受理？为什么？(2) 分析本案中人民法院在诉讼程序上的错误。(3) 如果陈某上诉后，在上诉期间就撤回上诉，并且法院裁定准许。则报社和张某可否要求其履行一审判决，为什么？(4) 如果陈某在二审法院审理过程中撤回上诉，而此时二审法院认为一审判决确有错误，二审法院应当如何处理？(5) 二审人民法院对一审判决审查的范围如何？本案二审人民法院对一审本诉部分的判决如认为不当，能否纠正？(6) 李某未提起上诉，对他而言能否不等二审判决结果而单独执行一审判决？为什么？(7) 假设本案被告人在一审程序中未提出反诉，而在二审程序中提出反诉。则二审人民法院应该如何处理？为什么？(8) 如果在二审中陈某、报社和张某达成和解欲结束此案，法院应如何处理？(9) 二审中，双方达成调解协议，被上诉人请求二审法院制作调解书，二审法院应如何处理？(10) 假设二审人民法院改判本诉请求与反诉请求都成立，判决本诉被告和反诉被告向对方当事人赔礼道歉、赔偿损失，对本诉与反诉部分的判决在执行中能否进行抵销或者吞并？

【答案】

一十八、高某（女，22岁）是某中外合资公司总经理秘书，具有大学本科学历，精通英语，业务能力强，而且相貌气质俱佳。在工作过程中，因工作需要常与总经理一同出差，引起总经理妻子陈某的嫉恨。陈某多次在电话中辱骂高某，甚至到公司对高某进行谩骂。一日，陈某故意来到高某回家必经之路超市的门口，待高某外出返家时，陈某便上前当众大骂高某。高某开始一直沉默不言，后来陈某抓住高某的衣服进行厮打，并将其衣服扯破，致高某当众受到巨大屈辱。高某实在不堪忍受，便猛地将陈某推倒在地，刚好陈某头部撞在了一块石头上。后经治疗，花去医疗费2万余元。高某的精神也受到了刺激，卧床休息半个月后才逐渐恢复正常。陈某向区人民法院提起自诉，并提起附带民事诉讼，法院审查后，认为犯罪事实清楚，有区法医活体检验鉴定中心对陈某的伤情作出的鉴定意见为轻伤的法医鉴定书证明，决定开庭审判。经过两次合法传唤，自诉人陈某无正当理由拒不到庭，法院判决宣告终止审理。一周过后，陈某不愿再起诉，但陈某的父亲再次向法院起诉，法院认为犯罪事实清楚，有足够证据，再次决定开庭审判。审判过程中，被告人高某以侮辱罪对自诉人陈某提出反诉，法院以刑事案件不得反诉为由拒绝受理。高某一气之下离家出走，下落不明。法院经缺席判决，以故意伤害罪判决被告人高某管制6个月，赔偿经济损失7000元。高某得到消息，在法定期限内向中级人民法院提起上诉，上诉过程中，上诉人提起反诉，二审法院受理后，经书面审理后，依法作出终审判决，以故意伤害罪判处上诉人管制4个月，赔偿经济损失7000元，被上诉人陈某犯侮辱罪，判处管制2个月，并由人民法院执行。在本案中，有哪些地方违反刑事诉讼程序的规定？

【答案】

一十九、案情：美意制鞋厂位于沧河的上游，下游不远处水流平静，水质干净，十分适合冷水鱼的养殖。当地邓市吴县五沟村村民举债在此设置网箱，养殖冷水鱼。2013年9月，美意制鞋厂于夜间偷偷排放污水，导致了严重的环境污染，并直接导致18位村民网箱中的冷水鱼死亡，直接经济损失达350万元，村民们血本无归，遂向邓市人民法院提起诉讼。该18位村民提起诉讼后，五沟村村委会向他们推荐了本村的青年张某代理诉讼。张某虽不是法律专业者，但常年研习法律，颇有心得，村民们同意委托其代理诉讼。但法院认为村民们在此事中损失惨重，情绪十分激动，且由于四处举债，牵扯利益众多，五沟村自古民风彪悍，处理稍有不慎极易引起群体性纠纷。而张某是个“刺头”，由其代理诉讼对化解矛盾、维护社会和谐不利，不许可其代理该诉讼。问题：1.除了这18名村民之外，针对美意制鞋厂偷排污水的行为，还有哪些主体可以提起诉讼？

2. 法院不许可张某代理诉讼的行为是否恰当？张某能否被委托为该案原告的诉讼代理人？3. 邓市人民法院认为本案的标的额虽然达到了中级人民法院管辖的标准，但本案案情并不复杂，且易酿成群体性纠纷，确有必要交吴县人民法院审理。此时邓市人民法院应当如何处理？4. 本案的举证责任应当如何分配？5. 18位村民共同推选出赵某作为诉讼代表人，赵某的诉讼行为其效力是否当然及于所代表的当事人？

【答案】

二十、案情：某公司系转制成立的有限责任公司，股东 15 人。全体股东通过的公司章程规定，董事长为法定代表人。对董事长产生及变更办法，章程未作规定。股东会议选举甲、乙、丙、丁四人担任公司董事并组成董事会，董事会选举甲为董事长。后乙、丙、丁三人组织召开临时股东会议，会议通过罢免甲董事长职务并解除其董事，选举乙为董事长的决议。乙向区工商分局递交法定代表人变更登记申请，经多次补正后该局受理其申请。其后，该局以乙递交的申请，缺少修改后明确董事长变更办法的公司章程和公司法定代表人签署的变更登记申请书等材料，不符合法律、法规规定为由，作出登记驳回通知书。乙、丙、丁三人向市工商局提出复议申请，市工商局经复议后认定三人提出的变更登记申请不符合受理条件，分局作出的登记驳回通知错误，决定予以撤销。三人遂向法院起诉，并向法院提交了公司的章程、经过公证的临时股东会决议。

问题：1. 请分析公司的设立登记和变更登记的法律性质。

2. 如市工商局维持了区工商分局的行政行为，请确定本案中的原告和被告，并说明理由。3. 如何确定本案的审理和裁判对象？如市工商局在行政复议中维持区工商分局的行为，有何不同？4. 法院接到起诉状决定是否立案时通常面临哪些情况？如何处理？5. 《行政诉讼法》对一审法院宣判有何要求？

【答案】

二十一、案情：王某与郑某系夫妻。2015 年 4 月，郑某将王某所有的房屋出售给项某，双方签订房屋买卖合同约定出售价格为 345 万元。合同中王某处签章由郑某代签，并在委托代理人处签名。同时，郑某在合同备注处注明“甲方委托代理人（郑某）愿意承担本合同约定的一切法律责任和义务”，并承诺产权人亲自到场办理相关的过户手续。合同签订后，郑某带一男子称其为王某，并持王某身份证与项某于 2015 年 5 月 11 日到某市锦州区房地产管理处交易柜台，双方填写了房地产交易、房屋所有权发证申请审批表，办理房屋买卖过户登记手续。双方在申请审批表中填写房屋的成交价格为 280 万元。市房管局经审查认为双方申请材料符合法律规定予以受理，并于 2015 年 5 月 27 日办理了过户登记手续，并为项某核发了新的房屋所有权证。2015 年 8 月 1 日，王某以上述房产交易系违法行为为由，向市房产局申请变更登记，并称自己在项某 2015 年 6 月 1 日要求自己搬离住所时始知房产所有权已发生变更。市房产局认为，根据《房屋登记办法》第 33 条的规定，申请房屋所有权转移登记，当事人应提交登记书、申请人身份证明、房屋所有权证书，以及房屋所有权已经发生转移的相关材料。王某之妻郑某携带持有王某有效身份证的冒名男子当场在申请材料上签名，市房管局因此有理由相信该男子就是王某。因此，市房产局对王某要求变更登记的行为不予受理。王某遂以市房管局拒绝受理其变更登记为由，于 9 月 1 日提起行政诉讼，请求法院撤销市房管局为项某所做的房屋所有权变更登记。问题：1. 本案如何确定管辖？2. 王某起诉是否符合行政诉讼的起诉期限？为什么？3. 如在案件审理中，王某请求法院一并确认郑某与项某签订的房屋买卖合同无效，法院可否一并审理？王某应在何时提出上述请求？4. 法院如何在审查市房管局为项某所作的房屋所有权变更登记行为是否合法时，对郑某和项某签订的房屋买卖合同效力进行一并审查，法院一并审理的，具体应如何处理？5. 法院如经审理认为，市房管局为项某办理房屋转移登记，违背了房屋所有权人王某真实的意思表示，该房屋登记行为应予撤销，但根据《物权法》和《房屋登记办法》的规定，项某作为善意第三人其利益应优先受到保护，此时法院应作出何种判决？

【答案】

二十二、光明软件开发有限责任公司（以下简称光明公司）是一家由宏达制造有限公司（以下简称宏达公司）等 7 家企业联合投资组建的，从事软件开发业务的有限责任公司。2010 年，为增加效益，光明公司董事会决定投资 200 万元，与李某设立的个人独资企业联合经营恒生连锁超市，性质为合伙型联营。此项投资导致光明公司研发资金紧缺，因此光明公司董事会制订了一个增加资本的方案：将公司的注册资本增加到 2,000 万元，采用按股东出资比例出资的方式增资，要求宏达公司再出资 500 万元。此方案在股东会讨论时，宏达公司以自己对工商银行的 700 万元贷款马上到期，无力增资为由，反对该方案。最后光明公司股东会进行了表决，表决结果是 4 家企业赞同，占表决权总数的 60%；3 家企业反对，占表决权总数的 40%。决议通过后，股东会授权董事会执行。后来，宏达公司实在拿不出钱来，股东会便决定吸纳飞讯股份有限公司为新的股东，代替宏达公司缴纳出资 500 万元。刘亮是光明公司由职工民主选举出的一名监事，他听说本公司经理王强同时是本市另一家软件开发公司的经

理，丙而多次向王强提出纠正意见，但都未被王强采纳，于是刘亮向董事会报告了这一情况。而王强在公司董事会上辩称这是刘亮滥用职权，干涉其正常经营活动，建议董事会罢免刘亮的监事资格。2011年，光明公司股东会召开，会上经理王强再次说刘亮滥用职权，股东们信以为真，作出罢免刘亮的监事职务并停发津贴的决议。问题：1. 光明公司决定与李某的个人独资企业进行联合经营，设立合伙型联营企业的做法中那些地方不符合法律规定？

2. 本案中股东会的增资决议是否有效？为什么？如果该公司的全体股东以书面形式一致表示同意的，可否不召开股东会会议，直接作出决议？3. 宏达公司不按股东会决议缴纳其增资份额，光明公司的相关组织机构没有权利采取哪些行为？4. 假设光明公司的股东会决议有效，即使宏达公司不同意增加公司注册资本，宏达公司也不得采取下列哪些行为？5. 光明公司的股东会、董事会和经理的行为哪些不符合法律规定？6. 光明公司监事会的其他成员知晓刘亮的监事资格被罢免后，对股东会的决议不服，要求召开股东会，光明公司董事长在王强的唆使下，拒绝召集股东会议，在这种情况下，应当由谁召集并主持股东会议？

【答案】

二十三、孟某家收藏有一幅祖传宋代名画，该画藏于家中，不仅不能给孟某带来经济收益，每年孟某还必须为保养该画而支出高额费用，生活清贫的孟某为此苦恼不堪。2017年元旦，孟某参加同学聚会。席间孟某对同学大吐苦水，并多次提到该幅名画。几天后，一位当日曾参加聚会的同学曹某造访孟某。看过画后，曹某即以100万元的价格求购。孟某被曹某的出价打动，遂决定将此画出售。曹某一次性付清了价款，孟某则在1个月后交付名画。古董商徐某通过一次偶然的机会，获悉孟某藏有宋代名画一幅并欲出售，遂于2017年1月16日向孟某表示，愿以150万元的价格购买。孟某闻之大喜，当即成交，并当场交付该画于徐某。徐某则表示，三天后将价款送来。1月20日，曹某得知名画易主，非常愤怒，前来与孟某交涉。孟某致歉后，提出返还110万元于曹某，曹某不为所动，以其买卖合同成立在先，孟某无权将该画交给徐某为由，向北京市海淀区人民法院提起诉讼，要求认定孟某与徐某之间的买卖合同无效。同时，要求孟某向自己继续履行名画交付义务。

【问题】

??1. 曹某付清价款后，能否获得该画的所有权?为什么??2. 徐某和孟某之间的买卖合同效力如何?为什么??3. 徐某能否取得该画的所有权?为什么??4. 如果曹某接受刘某支付110万元的提议，曹某是否构成不当得利?为什么??5. 在孟某将名画交付于徐某前，曹某能否要求孟某优先将该画交付给自己?为什么??6. 曹某能否要求孟某继续履行?为什么?

【答案】

二十四、(2009年)案情：杨某被单位辞退，对单位领导极度不满，心存报复。一天，杨某纠集董某、樊某携带匕首闯至厂长贾某办公室，将贾某当场杀死。中级法院一审以故意杀人罪判处杨某死刑，立即执行。判处董某死刑缓期二年执行，判处樊某有期徒刑十五年。问题：1. 如一审宣判后，被告人杨某、董某、樊某均未上诉，检察机关亦未抗诉，对被告人杨某、董某、樊某的一审判决，中级法院和高级法院分别应当如何处理?

2. 如一审宣判后，被告人杨某、董某均未上诉，检察机关亦未抗诉，樊某提出上诉，高级法院应按什么程序处理对杨某、董某的一审判决?理由是什么? 3. 如一审宣判后，被告人杨某、董某、樊某均未上诉，检察机关亦未抗诉，但贾某的妻子对附带民事判决不服提起上诉，高级法院应按什么程序处理对杨某、董某的一审判决?理由是什么? 4. 被告人杨某经最高法院核准死刑并下达执行死刑命令后，下级法院发现杨某可能另案犯有伤害罪，对杨某应当如何处理?

【答案】

以上内容仅为本文档的试下载部分，为可阅读页数的一半内容。如要下载或阅读全文，请访问：

<https://d.book118.com/018053017006006107>