

2011 年民法冲刺阶段 100 题答案、解析

1. 答案：A

考点：违约责任和标的物毁损、灭失风险的承担

解析：根据《合同法》第 142 条的规定：“标的物毁损、灭失的风险，在标的物交付之前由出卖人承担，交付之后由买受人承担，但法律另有规定或者当事人另有约定的除外。”本题中双方约定在买方所在地交货，处于运输途中货物的所有权与风险责任均未发生转移，因此卖方农场应承担货物损失的风险责任，但根据《合同法》第 117 条的规定：“因不可抗力不能履行合同的，根据不可抗力的影响，部分或者全部免除责任，但法律另有规定的除外。当事人迟延履行后发生不可抗力的，不能免除责任”，农场可以不可抗力为由不承担违约责任，但应承担货物毁损的风险，只有 A 选项正确，BCD 选项错误。

2. 答案：C

考点：委托合同

解析：委托合同是指委托人和受托人约定，由受托人处理委托人事务的合同。依据《合同法》第 410 条规定，委托人或者受托人可以随时解除委托合同，因解除合同给对方造成损失的，除不可归责于该当事人的事由以外，应当赔偿损失。由此规定可见，委托人或者受托人虽然可以随时解除委托合同，但必须负过失赔偿责任。本题张某可以单方取消委托，无需以书面形式，但应当赔偿给李某造成的损失而不是支付约定报酬，只有 C 选项正确，ABD 选项错误。

3. 答案：C

考点：人身损害赔偿的诉讼时效

解析：根据《民通意见》第 168 条，对于人身伤害损害赔偿的诉讼时效期间的起算，伤害明显的，从受伤之日起算；伤害当时未发现，后经检查确诊的，从伤势确诊之日起算，因此选项 AD 错误。《民法通则》第 136 条规定，身体受到伤害要求赔偿的诉讼时效期间为一年而不是 2 年，B 选项错误。原告在经检查确诊半个月后提起诉讼，并没有超过一年的诉讼时效，因此 C 选项正确。

4. 答案：D

考点：房屋租赁合同

解析：《合同法》第 236 条规定，租赁期间届满，承租人继续使用租赁物，出租人没有提出异议的，原租赁合同继续有效，但租赁期限为不定期。当事人以积极行为为要约和承诺，故 ABC 错误，D 项正确。

5. 答案：A

考点：被继承人债务的清偿

解析：根据《继承法意见》第 62 条：“遗产已被分割而未清偿债务时，如有法定继承又有遗嘱继承和遗赠的，首先由法定继承人用其所得遗产清偿债务；不足清偿时，剩余的债务由遗嘱继承人和受遗赠人按比例用所得遗产偿还；如果只有遗嘱继承和遗赠的，由遗嘱继承人和受遗赠人按比例用所得遗产偿还。”A 选项认为只能要求法定继承人清偿的观点错误，当选。《继承法意见》第 33 条规定：“继承遗产应当清偿被继承人的债务，清偿债务以他的遗产实际价值为限。超过遗产实际价值部分，继承人自愿偿还的不在此限”，

BC选项正确，不当选。《继承法意见》第61条规定，继承人中有缺乏劳动能力又没有生活来源的人，即使遗产不足清偿债务，也应为其保留适当遗产，然后再按继承法的规定清偿债务，D选项正确，不当选。

6. 答案：ABCD

考点：买卖合同中标的物的风险负担

解析：根据《合同法》第142条规定：“标的物毁损、灭失的风险，在标的物交付之前由出卖人承担，交付之后由买受人承担，但法律另有规定或者当事人另有约定的除外。”可知A项说法不正确。第144条规定：“出卖人出卖交由承运人运输的在途标的物，除当事人另有约定的以外，毁损、灭失的风险自合同成立时起由买受人承担。”可知B项少了当事人另有约定这个例外情形，因此B项不正确。根据第141条第（一）项规定：“出卖人应当按照约定的地点交付标的物。”及145条规定：“当事人没有约定交付地点或者约定不明确，依照本法第141条第2款第（一）项的规定标的物需要运输的，出卖人将标的物交付给第一承运人后，标的物毁损、灭失的风险由买受人承担。”可知C项错在风险应是交付给第一承运人后转移。根据第148条规定：“因标的物质量不符合质量要求，致使不能实现合同目的的，买受人可以拒绝接受标的物或者解除合同。买受人拒绝接受标的物或者解除合同的，标的物毁损、灭失的风险由出卖人承担。”可知D项错误。

7. 答案：BC

考点：标的物孳息的归属

解析：《合同法》第133条规定：“标的物的所有权自标的物交付时起转移，但法律另有规定或者当事人另有约定的除外。”第163条规定：“标的物在交付之前产生的孳息，归出卖人所有，交付之后产生的孳息，归买受人所有。”确定租金的所有权归属关键要看房屋是否交付。在房屋办理登记手续之前，房屋所有权仍属甲大学，但8月16日，甲大学已将房屋交付于乙网络公司，故这期间的5000元房租应归乙网络公司所有。同样，9月16日到9月底，甲大学、乙网络公司已办理房产登记手续，房屋所有权已由甲大学转归乙网络公司，但房屋尚未交付，因此，此期间租金归甲大学所有。综合上述分析，选项B、C两项是正确的。

8. 答案：AC

考点：技术合同纠纷的解决

解析：依据《最高人民法院关于审理技术合同纠纷案件适用法律若干问题的解释》第12条规定：“根据合同法第三百二十九条的规定，侵害他人技术秘密的技术合同被确认无效后，除法律、行政法规另有规定的以外，善意取得该技术秘密的一方当事人可以在其取得时的范围内继续使用该技术秘密，但应当向权利人支付合理的使用费并承担保密义务。当事人双方恶意串通或者一方知道或者应当知道另一方侵权仍与其订立或者履行合同的，属于共同侵权，人民法院应当判令侵权人承担连带赔偿责任和保密义务，因此取得技术秘密的当事人不得继续使用该技术秘密。”丙公司有权请求确认甲公司与乙公司所签订合同无效，并向甲公司主张侵权责任。但对于乙公司，由于其对甲公司侵权事由并不知情，因此，丙公司无权要求乙公司停止使用，除非乙公司不愿意支付使用费。乙公司若要继续使用，则应向丙公司支付使用费，其已经向甲公司支付的使用费应向甲公司要求返还。故本题正确选项为AC

9. 答案：BC

考点：承租人的优先购买权

解析：根据《关于房屋租赁合同的司法解释》第 21 条，承租人不能主张出租人和第三人的买卖合同无效，只能请求出租人进行损害赔偿。当共有人、近亲属、第三人善意购买该房屋和承租人接到通知之后 15 日内没有表示购买者，承租人都不能享有优先购买权。因此，BC 正确。D 项尽管第三人是善意，但是由于出租人是有权处分，因此，不是善意取得。

【复习善意取得】：善意取得构成条件

1、受让人取得财产时出于善意 善意是相对于恶意而言。

2、让与人须为无权处分财产的人，所谓无权处分，指无处分权人处分他人的财产权利。处分财产只能有享有处分权的人行使，非处分权人处分他人的财产则构成对他人财产的侵害。非处分权人的处分包括如下情况：一、不享有所有权的人处分他人财产，如承租人、租用人转让承租和借用的财产。二、非法占有他人的财产并对该财产予以处分，如小偷转让赃物。三、虽享有所有权，但所有权受到限制，如所有人的财产被查封、扣押以后，所有人仍非法转让财产。四、某个或某些共有人未经其他共有人的同意擅自处分共有财产。

3、善意取得的财产必须是法律允许流转的财产

4、受让人必须通过交易从让与人处取得财产

5、受让人必须是已实际取得财产

法律效果：法律保护善意第三人的利益，构成善意取得的第三人可据此对抗原权利人。原权利人可向无权处分人要求返还不当得利。

10. 答案：ABD

考点：相邻关系与普通侵权关系

解析：由于张某已经事先告知，所以不属于不可抗力；李某的行为属于普通侵犯财产的行为，而非侵犯相邻权的行为，因为后者是不动产所有权的合理扩张，相邻不动产权利人负有互相容忍、互利互助的有限义务。本题明显为侵害张某财产权的行为，而非相邻关系。因此，应当由李某赔偿全部损失。应选项为 ABD

11. 答案：D

考点：一般保证

解析：《担保法》第 17 条规定：“当事人在保证合同中约定，债务人不能履行债务时，由保证人承担保证责任的，为一般保证。□□”本题中，丙公司出具的担保书规定：借款人到期不能清偿的，保证人负责清偿，说明丙公司承担的保证责任为一般保证，因此 D 选项正确。《担保法》第 25 条第 2 款关于一般保证的规定：“在合同约定的保证期间和前款规定的保证期间，债权人未对债务人提起诉讼或者申请仲裁的，保证人免除保证责任；债权人已提起诉讼或者申请仲裁的，保证期间适用诉讼时效中断的规定。”据此，由于丙公司承担的是一般保证，只要债权人在保证期间向债务人提起诉讼，就意味着债权人要追究保证人的保证责任，因此 A 选项表述不正确。《担保法解释》第 32 条第 2 款规定：“保证合同约定保证人承担保证责任直至主债务本息还清时为止等类似内容的，视为约定不明，保证期间为主债务履行期届满之日起二年。”本题中债权人与保证人双方约定“担保期至借款人全部本息还清时止”，属于约定不明的情况，其保证期间为主债务履行期届满之时起 2 年，因此 B 选项错误。最高人民法院《关于人民法院审理借贷案件的若干意见》第 6 条规定：“民间借贷的利率可以适当高于银行的利率，各地人民法院可根据本地区的实际情况具体掌握，但最高不得超过银行同类贷款利率的四倍（包含利率本数）。超出此限

度的，超出部分的利息不予保护。”利率高于银行利率的，主合同并不当然无效，只是超出4倍银行利率部分利息不予保护，C选项错误，本题应选D选项。

12. 答案：D

考点：代位权行使

解析：《合同法解释一》第18条第1款规定：“在代位权诉讼中，次债务人对债务人的抗辩，可以向债权人主张。”依此规定，A选项说法正确，不当选。《合同法》第73条规定：“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。代位权的行使范围以债权人的债权为限。债权人行使代位权的必要费用，由债务人负担。”B选项关于代位权范围的说法正确，不当选；C选项代位权就是债权人以自己名义行使，说法正确，不当选；行使代位权的费用，最终由债务人乙而非次债务人丙负担，D选项说法错误，当选。

13. 答案：A

考点：公司分立后的债务承担

解析：《公司法》第177条规定：“公司分立前的债务由分立后的公司承担连带责任。但是，公司在分立前与债权人就债务清偿达成的书面协议另有约定的除外。”法人分立所导致的分立后的法人对原法人债务的连带责任不因债务人之间的约定而改变，只有债权人和债务人之间的另有约定才能改变这一连带责任，因此原乙公司的债务由分立后的丙公司和丁公司承担连带责任，丁公司又分立出戊公司，戊公司也需要对原乙公司的债务承担连带责任，本题只有A选项正确，BCD选项错误。

14. 答案：A

考点：买卖合同的成立时间

解析：《合同法》第25条规定，承诺生效时合同成立。《合同法》第26条第1款规定，承诺通知到达要约人时生效。承诺不需要通知的，根据交易习惯或者要约的要求作出承诺的行为时生效。本题中，B公司依据交易习惯作出承诺的行为（发货）时承诺生效，合同就在此时成立了，据此A选项正确，BCD选项错误。

15. 答案：C

考点：离婚、撤销婚姻与婚姻无效的区别

解析：《婚姻法》第11条规定：“因胁迫结婚的，受胁迫的一方可以向婚姻登记机关或人民法院请求撤销该婚姻。受胁迫的一方撤销婚姻的请求，应当自结婚登记之日起一年内提出。被非法限制人身自由的当事人请求撤销婚姻的，应当自恢复人身自由之日起一年内提出。”根据《婚姻法解释》第10条的规定：“婚姻法第十一条所称的‘胁迫’，是指行为人以给另一方当事人或者其近亲属的生命、身体健康、名誉、财产等方面造成损失为要挟，迫使另一方当事人违背真实意愿结婚的情况。”因此当事人没有提出撤销婚姻的，法院并不能依据职权撤销该婚姻，A选项错误。根据《婚姻法》第10条的规定，有下列情形之一的，婚姻无效：（一）重婚的；（二）有禁止结婚的亲属关系的；（三）婚前患有医学上认为不应当结婚的疾病，婚后尚未治愈的；（四）未到法定婚龄的。李某和赖某的婚姻不属于无效婚姻，B选项错误。《婚姻法》第32条规定：“男女一方要求离婚的，可由有关部门进行调解或直接向人民法院提出离婚诉讼。人民法院审理离婚案件，应当进行调解；如感情确已破裂，调解无效，应准予离婚。□□”李某提起离婚诉讼，法院审理如符

合离婚条件，可以依法作出离婚判决，C选项正确，D选项错误。

16. 答案：BD

考点：融资租赁合同

解析：根据《合同法》247条的规定，承租人应当承担租赁期间的维修义务。B正确。第242条规定，出租人享有租赁物的所有权，因此C错误。第246条规定，承租人占有租赁物期间，租赁物造成第三人损害的，出租人不承担责任，因此D正确。本题应选BD

17. 李某与文星企业签订合同，由李某制作500套办公桌椅，于4月底发货给文星企业。由于李某施工地点狭小，故李某与大帝公司又签订合同，由大帝公司负责保管李某已做好的桌椅，并于4月底一次将500套桌椅发往文星企业。然而4月底已过，大帝公司仍未将桌椅发出，在李某的催促下，才将桌椅发出，但又错发了到货地点。下列表述不正确的有：

A . 李某有权要求大帝公司赔偿逾期交货而遭受的损失

B . 文星企业有权要求大帝公司赔偿逾期交货的损失

C . 文星企业有权要求李某和大帝公司承担连带责任

D . 李某有权要求大帝公司将500套桌椅从错发地点再运到文星企业，但费用应由李某承担

17. 答案：BCD

考点：合同的相对性

解析：合同的相对性原则是指合同关系只能发生在特定的当事人之间，只能由合同当事人一方向另一方基于合同提出请求或提起诉讼。非合同当事人不能根据合同向合同当事人提出请求或提起诉讼，也不应承担合同义务和责任，非依合同或法律规定，第三人不能主张合同上的权利。本题中，李某与文星企业之间存在承揽合同关系，李某与大帝公司之间存在保管合同关系和委托合同关系。各合同当事人只能主张合同上的权利，并承担合同上的义务。因此，选项A正确，李某有权基于其与大帝公司的委托合同追究大帝公司的违约责任，要求其赔偿逾期交货而遭受的损失。选项B、C中文星企业与大帝公司之间没有合同法律关系，其无权主张，故BC错误。D选项中大帝公司履行不适当，构成违约，李某有权要求大帝公司继续履行，且无须由李某承担费用，故D错误。综上所述，答案应选BCD

18. 答案：ABC

考点：无效婚姻

解析：《婚姻法》第10条规定：“有下列情形之一的，婚姻无效：（一）重婚的；（二）有禁止结婚的亲属关系的；（三）婚前患有医学上认为不应当结婚的疾病，婚后尚未治愈的；（四）未到法定婚龄的。”由此可知，B、C项的情形都属于无效婚姻；而A项中，一审判决尚未生效，在上诉期内当事人另行结婚属于重婚，故也是无效婚姻；至于D项的情形则属于可撤销婚姻而非无效婚姻。

19. 答案：AB

考点：无因管理

解析：无因管理之债的构成要件包括，管理人无约定或法定义务，而为他人管理事务或提供服务的行为，主观上有为他人管理的意思。由于无因管理的发生，管理人对于本人有管理费用的返还请求权，在双方之间发生债权债务关系。因此，答案为A、B。而C选项甲的行为构成的是对邻居的侵权，而不是无因管理。D选项是属于拾得遗失物的行为，根

据拾得人的心态不同可构成无因管理、不当得利和侵占，由于本选项没有交代拾得人悉心照顾和积极寻找失主的情节，因此，不能认定为构成无因管理，而应认定成不当得利。

20. 答案：ABCD

考点：债发生的原因

解析：对于债的发生原因，除我们熟悉的合同、侵权行为、不当得利、无因管理等原因之外，还要注意如下一些发生原因：因缔约过失，会在缔约当事人之间产生债权债务关系；因拾得遗失物，会在拾得人与遗失物的所有人之间产生债权债务关系；因防止、制止他人合法权益受侵害而实施救助行为，会在因此受损的救助人和受益人之间产生债的关系。至于单方承诺，也叫单独行为或单务约束，在社会生活中较为常见的单方承诺有设立幸运奖和遗赠等。

21. 答案：A

考点：技术合同的后续技术成果的归属

解析：《合同法》第363条规定：“在技术咨询合同、技术服务合同履行过程中，受托人利用委托人提供的技术资料和工作条件完成的新的技术成果，属于受托人。委托人利用受托人的工作成果完成的新的技术成果，属于委托人。当事人另有约定的，按照其约定。”因此，本题中当事人无另外约定则应属于受托人，A选项正确，BCD选项没有法律依据。

22. 答案：ABC

考点：债的分类

解析：本题中由于一方主体是两人，因此是多数人之债；买卖的标的是原油，因此是种类之债和简单之债；同时由于甲乙关于份额的约定是在和丙签订的合同之中，得到了债权人的认可，因此构成按份之债。

23. 答案：B

考点：不安抗辩权

解析：《合同法》第68条规定：“应当先履行债务的当事人，有确切证据证明对方有下列情形之一的，可以中止履行：（一）经营状况严重恶化；（二）转移财产、抽逃资金，以逃避债务；（三）丧失商业信誉；（四）有丧失或者可能丧失履行债务能力的其他情形。□□”可见经营状况“严重”恶化才能行使，A项错误。B项符合本条第三项的规定，正确。转移财产只有在“以逃避债务”为目的时才符合条件，C项错误。D项不属于行使不安抗辩权的情形，不当选，故本题应选B项。

24. 答案：B

考点：债权转让协议

解析：债权转让，是指不改变债的关系的内容，债权人将其债权移转于第三人的法律行为。《合同法》第80条第1款规定：“债权人转让权利的，应当通知债务人，未经通知，该转让对债务人不发生效力。”本题中乙与丙协商进行了债权转让，即将乙对甲的债权转让给了丙，然后对债务人甲进行了通知。甲乙之间的债权债务关系消灭。乙不得再向债务人甲请求给付，甲也不得再向原债权人乙履行债务。甲丙成为新的当事人，据此分析，B选项正确，AC选项错误。债权让与除受让人同意外，该让与通知一经通知，不得撤销，D选项错误，故本题应选B选项。

25. 答案：A

考点：继承顺序

解析：12000 元为李某和万某的夫妻共同财产，李某和万某各有 6000 元。李某先死，发生财产继承。由于王某与李某存在抚养关系所以王某作为李某的第一顺序继承人。因此，李某的第一顺序继承人李甲、万某和王某各继承 2000 元。后万某也死亡，第一顺序的继承人只有王某一人，万某原有的 6000 元加上继承所得 2000 元均由王某继承，王某加上自李某处继承的 2000 元，共可得 10000 元，所以正确答案为 A 选项。

26. 答案：D

考点：代位权诉讼

解析：《合同法解释（一）》第 16 条规定：“债权人以次债务人为被告向人民法院提起代位权诉讼，未将债务人列为第三人的，人民法院可以追加债务人为第三人。两个或者两个以上债权人以同一次债务人为被告提起代位权诉讼的，人民法院可以合并审理。”故代位诉讼原告是丙，A 选项错误，符合条件的可以合并审理，故 C 选项正确。《合同法解释（一）》第 18 条规定：“在代位权诉讼中，次债务人对债务人的抗辩，可以向债权人主张。债务人在代位权诉讼中对债权人的债权提出异议，经审查异议成立的，人民法院应当裁定驳回债权人的起诉。”根据上述规定，B 选项错误，法院应当审查甲的异议是否成立；D 选项正确，次债务人甲对债务人乙的抗辩可以向债权人丙主张，本题应选 D 选项。

27. 答案：B

考点：遗嘱的效力及无效的处分

解析：《继承法》第 17 条第 2 款规定：“自书遗嘱由遗嘱人亲笔书写，签名，注明年、月、日。”第 4 款规定：“以录音形式立的遗嘱，应当有两个以上见证人在场见证。”《继承法》第 18 条对见证人进行了限制，即无行为能力人、限制行为能力人，继承人、受遗赠人，与继承人、受遗赠人有利害关系的人不能作为遗嘱见证人。《继承法意见》第 36 条对见证人进行了进一步的限制：“继承人、受遗赠人的债权人、债务人，共同经营的合伙人，也应当视为与继承人、受遗赠人有利害关系，不能作为遗嘱的见证人。”因此 2004 年所立遗嘱无效。

《继承法》第 17 条第 5 款规定：“遗嘱人在危急情况下，可以立口头遗嘱。口头遗嘱应当有两个以上见证人在场见证。”因此 2008 年的遗嘱也无效。《继承法》第 20 条第 2 款规定：“立有数份遗嘱，内容相抵触的，以最后的遗嘱为准。”第 25 条规定，受遗赠人应当在知道受遗赠后 2 个月内，作出接受或者放弃受遗赠的表示。到期没有表示的，视为放弃受遗赠。故秘书贾某在 3 个月后的表示已经超过了有效期限，视为放弃。《继承法》第 27 条规定：“有下列情形之一的，遗产中的有关部分按照法定继承办理：（一）遗嘱继承人放弃继承或者受遗赠人放弃受遗赠的；”故本题 B 项正确

28. 答案：D

考点：租赁合同中承租人的责任

解析：《合同法》第 224 条第 1 款规定：“承租人经出租人同意，可以将租赁物转租给第三人。承租人转租的，承租人与出租人之间的租赁合同继续有效，第三人对租赁物造成损失的，承租人应当赔偿损失。”根据这一规定和合同相对性原理，ABC 选项错误，本题应选 D 选项。

29. 答案：D

考点：同时履行抗辩权

解析：依照民法原理，从给付义务一般不能成立同时履行抗辩权，因为从给付义务不构成债务的内容，而是属于附随义务的内容，但是从给付义务的履行与债务的核心要素如标的、价格等的确定密切相关的，从给付义务的未履行也可成立同时履行抗辩权。本题中，赵龙与周瑾之间买卖的标的是名贵宝马，卖方的债务是交付该马，买方的债务是付款，但交付血统证明书与该名贵宝马的身份确定及其价值具有核心意义，因此，卖方未交付该马的血统证明书，买方可行使同时履行抗辩权，故D选项正确，ABC选项错误。

30. 答案：C

考点：父母对子女的抚养权

解析：《婚姻法》第36条第1、2款规定：“父母与子女间的关系，不因父母离婚而消除。离婚后，子女无论由父或母直接抚养，仍是父母双方的子女。离婚后，父母对于子女仍有抚养和教育的权利和义务。”与此原理相同，父母与子女间的关系不因分手而解除，故甲男有权抚养其子丙，A选项错误。《收养法》第10条规定：“生父母送养子女，须双方共同送养。生父母一方不明或者查找不到的可以单方送养。”据此规定，甲男有权以乙女送养时未经其同意为由，变更其抚养权，因此C选项正确，BD选项错误。

31. 答案：AC

考点：合同的转让

解析：依《合同法》第84条规定：“债务人将合同的义务全部或者部分转移给第三人的，应当经债权人同意。”因此，A正确。依《合同法》第85条规定：“债务人转移义务的，新债务人可以主张原债务人对债权人的抗辩。”故在B项中，丙作为新债务人可以向甲主张乙对甲的抗辩，而非自己对乙的抗辩。因此，B错误。依《合同法》第88条规定：“当事人一方经对方同意，可以将自己在合同中的权利和义务一并转让给第三人。”因此，C正确。依《合同法》第90条规定：“当事人订立合同后分立的，除债权人和债务人另有约定的以外，由分立的法人或者其他组织对合同的权利和义务享有连带债权，承担连带债务。”因此在D项中，对于甲公司在分立之前订立的合同中的权利义务，乙、丙应连带而非按份享有和承担。因此，D错误。

32. 答案：AD

考点：职务行为与建筑物或者其上搁置物、悬挂物致人损害的责任

解析：李某与甲公司有一个合同关系，由于甲公司雇员的行为导致该合同没有完全履行，甲公司应对雇员的职务行为负责，所以甲公司应负违约责任。三个雇员中，乙丙在搬运中造成电视机摔坏，是职务行为，应由甲公司负责赔偿损失，甲在搬家中偷走了手机，行为超出了职务范围，公司对甲的盗窃行为不负责任。《民法通则》第一百二十六条规定：“建筑物或者其他设施以及建筑物上的搁置物、悬挂物发生倒塌、脱落、坠落造成他人损害的，它的所有人或者管理人应当承担民事责任，但能够证明自己没有过错的除外。”，本题中，李某与乙丙争吵中，不知谁将阳台的鲜花碰下，砸伤路人丁，李某与乙丙三人不构成共同危险行为，构成不明抛掷物、坠落物责任。

33. 答案：BCD

考点：遗赠扶养协议

解析：《继承法》第31条规定：公民可以与扶养人签订遗赠扶养协议。按照协议，扶

养人承担该公民生养死葬的义务，享有受遗赠的权利。公民可以与集体所有制组织签订遗赠扶养协议。按照协议，集体所有制组织承担该公民生养死葬的义务，享有受遗赠的权利。遗赠扶养协议不是附条件的合同，抚养人承担生养死葬的义务，并不是合同的条件而是合同的义务，该义务是其享有受遗赠权利的对价，可知遗赠扶养协议是双方有偿的行为，故 BCD 是正确的。

34. 答案：ABC

考点：不当得利的构成条件

解析：构成不当得利必须满足下列条件：一方受益，一方受损；受益与受损具有因果关系；受益与受损不存在合法的原因。但履行道德义务、履行未到期债务、明知没有债务仍清偿（实为赠与）、不法原因而给付（双方违法的收归国有，但只有一方违法的，仍然构成不当得利），均不为不当得利。

35. 答案：AB

考点：多式联运合同

解析：根据《合同法》317 条规定：“多式联运经营人负责履行或者组织履行多式联运合同，对全程运输享有承运人的权利，承担承运人的义务。”而区段承运人只对自己运送的区段对总的承运人承担责任。各区段承运人不直接对托运人承担违约责任，因为他们之间并没有合同关系，因此在多式联运合同中，不能要求总的承运人与某一区段承运人承担连带责任。

36. 答案：ABC

考点：定金合同

解析：根据《担保法》第 90 条的规定，定金为实践合同，且必须采用书面形式，故选项 A、选项 B 错误；（2）根据《担保法》第 91 条的规定，定金数额最高不得超过主合同标的额的 20%，故选项 C 错误。

37. 答案：ABC

考点：无偿借款的逾期利息

解析：对于自然人之间的借款合同，没有约定利息的，为无偿借款。本题是无偿借款，但对于逾期归还的，应当支付逾期利息，并根据约定承担违约金。《民通意见》第 123 条规定，公民之间的无息借款，有约定偿还期限而借款人不按期偿还、或者未约定偿还期限但经出借人催告后，借款人仍不偿还的，出借人要求借款人偿付逾期利息，应当予以准许。

38. 答案：ABC

考点：建设工程价款的优先受偿权

解析：《合同法》第 286 条规定：“发包人未按照约定支付价款的，承包人可以催告发包人在合理期限内支付价款。发包人逾期不支付的，除按照建设工程的性质不宜折价、拍卖的以外，承包人可以与发包人协议将该工程折价，也可以申请人民法院将该工程依法拍卖。建设工程的价款就该工程折价或者拍卖的价款优先受偿。”因此，A、B、C 均正确。承包人无权擅自将该工程卖于第三人以优先受偿。因此，D 错误。

39. 答案：BC

解析：根据《精神损害赔偿解释》第3条规定，“自然人死亡后，其近亲属因下列侵权行为遭受精神痛苦，向人民法院起诉请求赔偿精神损害的，人民法院应当依法予以受理：

（一）以侮辱、诽谤、贬损、丑化或者违反社会公共利益、社会公德的其他方式，侵害死者姓名、肖像、名誉、荣誉；

（二）非法披露、利用死者隐私，或者以违反社会公共利益、社会公德的其他方式侵害死者隐私；

（三）非法利用、损害遗体、遗骨，或者以违反社会公共利益、社会公德的其他方式侵害遗体、遗骨。”选项B正确。第4条规定：“具有人格象征意义的特定纪念物品，因侵权行为而永久性灭失或者毁损，物品所有人以侵权为由，向人民法院起诉请求赔偿精神损害的，人民法院应当依法予以受理。”所以选项C当选，A不选。第5条规定：“法人或者其他组织以人格权利遭受侵害为由，向人民法院起诉请求赔偿精神损害的，人民法院不予受理。”所以选项D错误。

40. 答案：BD

考点：居间合同

解析：依《合同法》第424条规定：“居间合同是居间人向委托人报告订立合同的机会或者提供订立合同的媒介服务，委托人支付报酬的合同。”另依《合同法》第426条规定：“居间人促成合同成立的，委托人应当按照约定支付报酬。对居间人的报酬没有约定或者约定不明确，依照本法第六十一条的规定仍不能确定的，根据居间人的劳务合理确定。因居间人提供订立合同的媒介服务而促成合同成立的，由该合同的当事人平均负担居间人的报酬。居间人促成合同成立的，居间活动的费用，由居间人负担。”因此，B、D正确。

41. 答案：BCD

考点：抵押担保与保证合同

解析：《物权法》第176条：“被担保的债权既有物的担保又有人的担保的，债务人不履行到期债务或者发生当事人约定的实现担保物权的情形，债权人应当按照约定实现债权；没有约定或者约定不明确，债务人自己提供物的担保的，债权人应当先就该物的担保实现债权；第三人提供物的担保的，债权人可以就物的担保实现债权，也可以要求保证人承担保证责任。提供担保的第三人承担担保责任后，有权向债务人追偿。”本题是第三人提供的物的担保，故债权人乙可以选择先让保证人丁承担保证责任，或者就丙的轿车实现抵押权，丁承担保证责任后，有权向债务人甲追偿，故本题BCD选项正确，A选项错误。

42. 答案：AB

考点：夫妻共同财产

解析：《婚姻法》第17条规定：“夫妻在婚姻关系存续期间所得的下列财产，归夫妻共同所有：（一）工资、奖金；（二）生产、经营的收益；（三）知识产权的收益；（四）继承或赠与所得的财产，但本法第十八条第三项规定的除外；（五）其他应当归共同所有的财产。夫妻对共同所有的财产，有平等的处理权。”第18条规定：“有下列情形之一的，为夫妻一方的财产：（一）一方的婚前财产；（二）一方因身体受到伤害获得的医疗费、残疾人生活补助费等费用；（三）遗嘱或赠与合同中确定只归夫或妻一方的财产；（四）一方专用的生活用品；（五）其他应当归一方的财产。”因此，AB选项属于夫妻共同财产，当

选项一方婚前财产不因双方共同使用而发生性质变化，还是个人财产，不当选。《婚姻法解释二》第14条第1款规定：“人民法院审理离婚案件，涉及分割发放到军人名下的复员费、自主择业费等一次性费用的，以夫妻婚姻关系存续年限乘以年平均值，所得数额为夫妻共同财产。”因此，复员费不应简单的认定为夫妻共同财产或个人财产，C选项不当选。

43. 答案：ACD

考点：退伙后的债务承担

解析：《民通意见》第53条规定，合伙经营期间发生亏损，合伙人退出合伙时未按约定分担或者未合理分担合伙债务的，退伙人对原合伙的债务，应当承担清偿责任；退伙人已分担合伙债务的，对其参加合伙期间的全部债务仍负连带责任。据此，合伙人退出合伙后，对其参加合伙期间的全部债务仍负连带责任，A、C项表述错误，当选。B项正确，不应选。合伙人对合伙债务承担的是无限责任而不是有限责任，D错误，当选。

44. 答案：ACD

考点：定金合同的生效

解析：根据《担保法》第90条规定：“定金应当以书面形式约定。当事人在定金合同中应当约定交付定金的期限。定金合同从实际交付定金之日起生效。”《担保法解释》第119条规定：“实际交付的定金数额多于或者少于约定数额，视为变更定金合同；收受定金一方提出异议并拒绝接受定金的，定金合同不生效。”因此，定金合同为实践合同，自实际交付定金之日起生效，本题定金已经支付，定金合同生效，A选项错误，当选。《担保法解释》121条规定：“当事人约定的定金数额超过主合同标的额百分之二十的，超过的部分，人民法院不予支持。”本题主合同金额为15万元，定金最多为3万元，实际交付的4万元超过3万元的不算定金，故CD选项错误，当选；B选项正确，不当选。

45. 答案：ABC

考点：动物致人损伤的责任承担

解析：《侵权责任法》第83条规定：“因第三人的过错致使动物造成他人损害的，被侵权人可以向动物饲养人或者管理人请求赔偿，也可以向第三人请求赔偿。动物饲养人或者管理人赔偿后，有权向第三人追偿。”狗将路过的嫦娥咬伤，是因为八戒故意挑逗。根据该第83条规定，选项A、B正确。

狗是二郎神的财产，狗受伤，致二郎神的财产受损。而该损害的发生，归根结底是因为八戒的故意挑逗引发的，八戒对此也应当承担与其过错相当的赔偿责任。故C项正确。

《侵权责任法》第78条规定：“饲养的动物造成他人损害的，动物饲养人或者管理人应当承担侵权责任，但能够证明损害是因被侵权人故意或者重大过失造成的，可以不承担或者减轻责任。”二郎神是狗的饲养人。狗造成的损害，二郎神应当对嫦娥承担无过错责任。因此，D项错误。

46. 答案：AC

考点：父母对子女的监护制度

解析：《民法通则》第16条第1款规定：“未成年人的父母是未成年人的监护人。”A当选。《合同法》第2条第2款规定：“婚姻、收养、监护等有关身份关系的协议，适用其他法律的规定。”本题中是有关监护的协议，B排除。《婚姻法》第36条第3款后段规定：“哺乳期后的子女，如双方因抚养问题发生争执不能达成协议时，由人民法院根据

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/148006056020006134>