法律硕士（专业基础课）模拟试卷 230 (题后含答案及解析)

全部题型　　3. 单项选择题 4. 多项选择题 5. 简答题 6. 辨析题 7. 法条分析题 8. 案例分析题

单项选择题

1.　甲为牟取暴利组织某省高校的十多名在校大学生充当“枪手”，进入邻省某县代替他人高考，为了能顺利通过检查，甲买通该县某教育局领导，由其出面说通多名监考老师，“枪手”持被顶替考生的真实身份证和透明指纹膜顺利进入考场并完成整个替考，造成恶劣的社会影响。甲组织替考的行为构成(　　)。

A．聚众扰乱社会秩序罪
B．非法经营罪
C．伪造证件罪
D．不构成犯罪

正确答案：D

解析：本题考查罪刑法定原则。聚众扰乱社会秩序罪的客观行为具有一定的公开性和公然性，组织替考行为一般都秘密进行，该案中甲的“组织”行为不同于聚众扰乱社会秩序罪的“聚众”行为，不构成聚众扰乱社会秩序罪。甲并未伪造任何证件，因此不构成伪造证件罪。非法经营罪，是指违反国家规定，非法经营，扰乱市场秩序，情节严重的行为。甲组织替考的行为显然不属于经营行为。非法组织他人替考的行为具有一定的社会危害性，严重扰乱考试的公平性、竞争性，造成的社会负面影响极大，其危害程度达到了应受刑罚处罚的程度，但是法律没有明文规定其为犯罪行为，按照罪刑法定原则的要求，不能定罪和处以刑罚。同样，替考者也不构成犯罪，无法追究其刑事责任。需要注意的是，替考过程中，替考的组织者的其他行为或其他涉案人员，可能构成犯罪，例如：如果组织替考者或被替考学生的家长通过金钱运作进行高考舞弊，可能涉及行贿罪，如果利用职权运作进行高考舞弊，则可能涉及徇私舞弊罪、渎职罪等，相关教育考试工作人员可能涉及玩忽职守罪、受贿罪、泄露国家秘密罪等。

2.　养花专业户李某为防止他人偷花，在花房周围私拉电网。一日晚，白某偷花不慎触电，经送医院抢救，不治身亡。李某对这种结果的主观心理态度是什么?(　　)

A．直接故意
B．间接故意
C．过于自信的过失
D．疏忽大意的过失

正确答案：B

解析：间接故意，是指明知自己的行为可能发生危害社会的结果，并且放任

这种结果发生的心理态度。危害结果发生与否都不违背行为人的意愿。直接故意是行为人希望发生危害结果，危害结果不发生就违背了行为人的意愿。过于自信的过失是行为人不希望发生危害结果，危害结果的发生是违背行为人意愿的。本题中李某明知私拉电网可能发生危害社会的结果，仍然在自己的花房周围拉电网，并且未采取任何防止危害结果出现的措施，对出现电人的结果是放任态度，所以是间接故意。故选B。

3. 甲携带凶器拦路抢劫，黑夜中遇到乙便实施暴力，乙发现是自己的熟人甲，便喊甲的名字，甲一听便住手，还向乙道歉说：“对不起，认错人了。”甲的行为属于下列哪一种情形？(　　)

A．实行终了的犯罪未遂

B．预备阶段的犯罪中止

C．未实行终了的犯罪未遂

D．实行阶段的犯罪中止

正确答案：D

解析：已经着手实行犯罪，由于犯罪分子意志以外的原因而未得逞的，是犯罪未遂。此题情形不属于犯罪未遂。在犯罪过程中，自动放弃犯罪或者自动有效地防止犯罪结果发生的，是犯罪中止。犯罪中止存在两种情况：　　一是在犯罪预备阶段或者在实行行为还没有实行终了的情况下，自动放弃犯罪；　　二是在实行行为实行终了的情况下，自动有效地防止犯罪结果的发生。本题情形属于前者。但前者还包含两种情形：一种是预备阶段的中止，另一种是实行阶段的中止。实行行为是刑法分则所规定的具体犯罪构成要件的行为。很明显，甲对乙实施暴力，已开始实施刑法分则所规定的抢劫罪构成要件的行为，故选D。

4. 甲犯故意杀人罪、乙犯交通肇事罪时均不满18周岁，则下列关于其犯罪从宽处理的表述，不正确的有(　　)。

A．即使甲在满18周岁后再犯故意杀人罪，也不作为累犯处理

B．甲在入伍、就业时免除其前科报告义务

C．即使甲犯罪手段极其残忍、情节极其恶劣，也不适用死刑

D．只要乙符合缓刑条件，就应当予以缓刑

正确答案：B

解析：要构成累犯，要求犯罪分子在犯前罪和后罪时必须都年满18周岁，A选项表述正确。对未满18周岁的人犯罪被判处5年有期徒刑以下刑罚的，免除其前科报告义务，即使对甲从轻或者减轻处罚，也不可能被判处5年有期徒刑以下刑罚，B选项表述错误。根据《刑法》第49条第1款的规定，犯罪的时候不满18周岁的人不适用死刑，C选项表述正确。对不满18周岁的人犯罪，只要符合缓刑条件的，应当予以缓刑，D选项表述正确。

5. 某超市仓储管理员甲利用职务便利配制了仓库的钥匙，其后甲将该钥匙交给乙，并且告诉乙仓库的位置和名贵化妆品所在位置，还要求乙盗窃销赃后要“感谢”他。乙成功盗窃名贵化妆品价值4万元，销赃后送给甲1万元。对于甲、乙行为的定性表述正确的是(　　)。

A．甲、乙成立盗窃罪的共犯
B．甲、乙成立职务侵占罪的共犯
C．甲成立职务侵占罪
D．乙成立盗窃罪

正确答案：B

解析：本题考查共同犯罪中无特殊身份者与有特殊身份者共同犯罪的定罪问题。在我国刑法分则明确要求特殊主体的罪名中，如果行为人不具有特定的身份，就不能构成这些犯罪。作为特殊犯罪主体的身份，只是针对该犯罪的单独实行犯而言的，教唆犯与帮助犯不受特殊身份的限制。如贪污罪的主体是国家工作人员，非国家工作人员伙同国家工作人员贪污的，以共犯论处。即不具有特殊身份的主体虽然单独不能构成刑法分则明确要求特殊主体的那些犯罪，但可以成为这些犯罪的共犯。本题中，乙虽不是特殊主体，但与具有特殊身份的甲满足共同犯罪的构成要件，所以甲、乙应该成立职务侵占罪的共犯。B 项正确。对于本题，考生要分清“职务之便”与“工作之便”。构成职务侵占罪与贪污罪都要求“利用职务上的便利”，如果没有利用职务上的便利而是利用工作便利熟悉环境等条件非法占有本单位财物或公共财物的，应当以盗窃罪论处。本题中，甲作为仓库管理员，通过另外配制钥匙的方法，伙同他人窃取本单位财物属于“利用职务上的便利”，构成职务侵占罪。

6．下列关于共同犯罪人的种类及其刑事责任的说法中，正确的是(　　)。
A．共同犯罪中，所有的主犯都是实行犯
B．共同犯罪中，从犯也必须是实行犯，只是在共同犯罪中起次要作用
C．对于从犯，可以从轻、减轻处罚或者免除处罚
D．对于胁从犯，应当按照犯罪情节减轻处罚或者免除处罚

正确答案：D

解析：共同犯罪中，主犯既可以是实行犯，也可以是组织犯或教唆犯，A 项错误。共同犯罪中，从犯既可以是起次要作用的实行犯，也可以是辅助他人实行犯罪的帮助犯，B 项错误。对于从犯“应当”从轻、减轻处罚或者免除处罚，而非“可以”，C 项错误。对于胁从犯，应当按照犯罪情节减轻处罚或者免除处罚，D 项正确。

7．孙某因犯抢劫罪被判处死刑，缓期 2 年执行。在死刑缓期执行期间，孙某在劳动时由于不服管理，违反规章制度，造成重大伤亡事故。对孙某应当如何处理?(　　)
A．其所犯之罪查证属实的，由最高人民法院核准，立即执行死刑
B．其所犯之罪查证属实的，由最高人民法院核准，2 年期满后执行死刑
C．2 年期满后减为无期徒刑
D．2 年期满后减为 25 年有期徒刑

正确答案：C

解析：在死刑缓期执行期间，如果没有故意犯罪，2 年期满以后，减为无期徒刑。在死刑缓期执行期间，如果确有重大立功表现，2 年期满以后，减为 25

年有期徒刑。孙某在死缓执行期间有过失犯罪，但无故意犯罪，故选 C。

8. 甲因侵占罪被判处有期徒刑 1 年，同时宣告缓刑 2 年，缓刑考验期满后第 3 年，甲又犯间谍罪，则甲(　　)。

A. 构成一般累犯

B. 构成特别累犯

C. 不构成累犯，因为后罪是危害国家安全罪

D. 不构成累犯，因为缓刑考验期满后再犯罪不符合累犯构成条件

正确答案：D

解析：被宣告缓刑的犯罪分子，在缓刑考验期满后又犯罪的，不构成累犯，因为缓刑是附条件地不执行刑罚，考验期满原判的刑罚就不再执行，而不是刑罚已经执行完毕，不符合累犯的构成条件。危害国家安全犯罪、恐怖活动犯罪、黑社会性质的组织犯罪的犯罪分子，在刑罚执行完毕或者赦免以后，在任何时候再犯上述任一类罪的，都以累犯论处。即特别累犯的成立不受前后两罪刑罚的种类、轻重及相距时间长短的限制，但前后两罪必须是危害国家安全犯罪、恐怖活动犯罪、黑社会性质的组织犯罪中的任一类罪。

9. 下列哪种情形应当受到追诉期限的限制？(　　)

A. 在人民法院受理了齐某自诉汤某伤害案件以后，汤某离家杳无音信

B. 丛某因出国而未在法定期限内对钟某侮辱案提出控告

C. 薛某向公安机关报案，声称自己被抢劫，因薛某说话颠三倒四，接案人员对其报案有怀疑而未立案

D. 秦某得知与其共同诈骗的李某被公安机关抓获逃离居住地藏匿

正确答案：B

解析：根据《刑法》第 88 条，A 项属于在司法机关立案受案后逃避审判。C 项属于被害人提出控告，公安机关应立案受案而未立案。D 项属于在司法机关立案受理后逃避侦查。A、C、D 项所述情形都符合刑法规定的不受追诉时效限制的情况。B 项侮辱罪作为自诉案件要受追诉时效的限制。

10. 某国女间谍乙结识我国某官员甲后，谎称自己是留学生，需要一些资料写毕业论文。甲为博取乙的芳心，便将自己掌握的国家秘密文件复印给乙。甲的行为构成(　　)。

A. 间谍罪

B. 为境外非法提供国家秘密罪

C. 故意泄露国家秘密罪

D. 非法获取国家秘密罪

正确答案：B

解析：为境外非法提供国家秘密罪是指为境外的机构、组织、人员窃取、刺探、收买、非法提供国家秘密或情报的行为；而构成间谍罪必须是主观上明知对方为间谍组织而为其窃取、刺探、收买、非法提供国家秘密、情报。本题中甲虽然向乙提供了国家秘密，但并不知道其间谍身份，因此构成为境外非法提供国家

秘密罪，而非间谍罪。故意泄露国家秘密罪和非法获取国家秘密罪“服务”对象都不能是间谍组织或境外机构，因此甲的行为也不能构成此二罪。

11. 某甲将某乙杀死之后，为掩盖罪行又放火烧毁某乙所住房屋，结果又引起周围13家房屋着火，烧伤5人，直接经济损失13万元。对某甲应当(　　)

A. 以故意杀人罪从重处罚

B. 以放火罪处罚

C. 以故意杀人罪处罚

D. 以故意杀人罪和放火罪数罪并罚

正确答案：D

解析：某甲在故意杀人后以放火的方法毁灭罪证，而且该放火的行为已经造成很严重的后果，应当以放火罪与前面所实施的故意杀人罪数罪并罚。假设该放火行为不危及公共安全，如在野外焚尸的，则直接以故意杀人罪论处。

12. 张某与某乙签订一份供销合同，合同签订后，某乙将80万元货款汇出，张某收到货款后，交付了价值约20万元的货物，其余货物一直未能交付。经查，张某只有部分货源。货款收到后，张某即将款项归还了以前欠丙的货款。张某的行为构成(　　)。

A. 诈骗罪

B. 合同诈骗罪

C. 合同违约

D. 合同欺诈

正确答案：B

解析：本题中张某不具备履行合同的能力而与他人签订供销合同，获得他人给付款后用于偿还所欠的旧债，可以看出张某在签订合同时即具有了非法占有他人财物的目的，并通过签订经济合同的形式，骗取对方当事人货款达60万元，数额巨大，构成合同诈骗罪。合同诈骗罪与合同欺诈区分的关键在于行为人主观上是否具有非法占有目的。

13. 赵某与周某系国家机关工作的同事，平时有隙。为报复周某，赵某向公安机关匿名虚假举报，诬告周某曾在一歌舞厅嫖娼，有陪侍女叶某作证。公安机关调查时，叶某对此作了虚假指证，周某因而受到了公安机关的处分。在公安机关查处周某的过程中，赵某多次在公开场合渲染周某嫖娼的“事实”。对赵某的行为应认定为(　　)。

A. 诬告陷害罪

B. 报复陷害罪

C. 诽谤罪

D. 不构成犯罪

正确答案：C

解析：这几个罪的基本特征都是“捏造事实”，但构成要件不同。《刑法》第243条规定诬告陷害罪是“捏造事实诬告陷害他人，意图使他人受刑事追究，情

节严重”，嫖娼并非刑事犯罪，因此赵某不构成此罪；《刑法》第 254 条规定报复陷害罪是“国家机关工作人员滥用职权、假公济私，对控告人、申诉人、批评人、举报人实行报复陷害”，周某不是控告人、申诉人、批评人、举报人，故赵某不构成此罪；《刑法》第 246 条规定诽谤罪是“以暴力或者其他方法公然侮辱他人或者捏造事实诽谤他人，情节严重”，因此赵某的行为构成诽谤罪。

14. 甲、乙、丙三人夜间去建筑工地偷木材。到工地后，发现在一间房子里有一名老工人在值班，于是他们商量由甲上前把值班室的房门锁住，不让老工人出来，由乙、丙两人去搬木材。在搬木材时，因声音较大，引起老工人警觉，他想出门来察看一下，由于值班室门被锁，老工人无法出门。甲、乙、丙三人搬完木材后即离开工地。甲、乙、丙三人构成（　　）。

A．盗窃罪

B．抢夺罪

C．抢劫罪

D．非法拘禁罪和盗窃罪

正确答案：C

解析：本题旨在考查抢劫罪。抢劫罪是指以非法占有为目的，当场使用暴力、胁迫或者其他方法，强行劫取财物的行为。甲、乙、丙三人用锁值班室门使老工人无法反抗的方法强行劫取木材，构成抢劫罪。

15. 甲、乙为劫取财物将丙杀死，当场取得丙随身携带的现金 2000 余元，甲、乙从丙携带的名片上得知丙是某公司总经理，于是按照名片上的电话给丙的家人打电话，声称丙已被绑架，交钱放人，否则杀死丙。丙的家人立即报警，甲、乙被抓获。对于本案应如何处理？(　　)

A．以抢劫罪和绑架罪并罚

B．以故意杀人罪、盗窃罪和绑架罪并罚

C．以抢劫罪和敲诈勒索罪并罚

D．以故意杀人罪、侵占罪和敲诈勒索罪并罚

正确答案：C

解析：为了抢劫而故意杀人的，故意杀人行为是抢劫的行为方式，应认定为抢劫罪一罪；绑架罪要求必须真实地绑架被害人，由于此时丙已死，甲、乙未实际绑架丙而捏造丙被绑架的虚假信息敲诈他人，构成敲诈勒索罪。前罪和后罪应数罪并罚。

16. 银行职员甲在为客户乙办理信用卡的过程中利用职务之便获得乙所持信用卡的信息并仿造了一张相同的信用卡，后用该信用卡从 ATM 上取出 5000 元。对甲应按何罪处罚？(　　)

A．窃取、收买、非法提供信用卡信息罪

B．伪造金融票证罪

C．妨害信用卡管理罪

D．信用卡诈骗罪

正确答案：D

解析：窃取、收买、非法提供信用卡信息资料的行为，实质上是伪造金融票证罪、信用卡诈骗罪的预备行为，为有效遏止和防范信用卡诈骗犯罪活动，立法上将其独立成罪。当这几类犯罪行为交织发生时，应仔细区分犯罪行为停止在何种阶段，即窃取、收买、非法提供他人信用卡信息资料但尚未利用这些信息资料伪造他人信用卡之前案发，则成立窃取、收买、非法提供信用卡信息罪与伪造金融票证罪(犯罪预备)的想象竞合犯，按从一重处断原则，应以窃取、收买、非法提供信用卡信息罪论处；当用窃取、收买、非法提供的他人信用卡信息伪造了信用卡之后案发，则成立窃取、收买、非法提供信用卡信息罪与伪造金融票证罪的牵连犯，根据从一重处断原则，应以伪造金融票证罪论处；当用窃取、收买、非法提供的他人信用卡信息伪造了信用卡并实施了信用卡诈骗后案发，则成立窃取、收买、非法提供信用卡信息罪与伪造金融票证罪、信用卡诈骗罪三罪的牵连犯，根据从一重处断原则，应以信用卡诈骗罪论处。

17. 某夜10点的某特快列车的餐厅里，某甲见某乙给某商人下迷药欲行抢劫，便抓起一只酒瓶向某乙的后脑部猛击十几下，某乙当场死亡。对某甲的评论，正确的是(　　)。

A. 构成防卫过当罪

B. 构成故意杀人罪

C. 因为某乙正在抢劫，某甲的行为是无过当防卫

D. 某甲不负刑事责任

正确答案：B

解析：根据《刑法》第20条第3款的规定，对正在进行行凶、杀人、抢劫、强奸、绑架以及其他严重危及人身安全的暴力犯罪，采取防卫行为，造成不法侵害人伤亡的，不属于防卫过当，不负刑事责任。由此可见特殊正当防卫的适用有其实质性条件的限制，即犯罪行为必须严重危及人身安全。本题案例中某乙欲通过下迷药的方式抢劫，其犯罪行为并未严重危及人身安全，不符合特殊正当防卫的适用条件。防卫过当是法定减轻或者免除处罚的情节，其本身并不是罪名，因此不能定防卫过当罪。某甲因对某乙的死亡结果持放任的心理态度，其构成故意杀人罪。故本题正确答案为B。

18. 甲到乙的办公室送文件，乙不在。甲看到乙办公桌下的地上有一活期存折(未设密码)，便将存折捡走。乙回办公室后找不着存折，但看见桌上的文件，便找到甲问是否看见其存折，甲说没看见。下班后，甲去银行取走该存折中的6000元钱。甲的行为构成(　　)。

A. 侵占罪

B. 盗窃罪

C. 诈骗罪

D. 金融凭证诈骗罪

正确答案：B

解析：显然该存折并非遗忘物，因为存折在乙的办公室内，即使乙真的已忘记放存折的地点，存折也仍处于乙的支配范围内，因此只要是在他人的事实支配

领域内的财物，即使他人没有现实握有或监视，也属于他人占有。甲的行为构成盗窃罪而非侵占罪。由于甲的行为是盗窃行为，因此其后来冒用存折取钱，就不构成诈骗罪或金融凭证诈骗罪，冒领存款的行为属于事后不可罚的行为。

19. 下列哪一选项的行为应以掩饰、隐瞒犯罪所得罪论处?(　　)

A. 甲用受贿所得1000万元购买了一处别墅

B. 乙明知是他人用于抢劫的汽车而更改车身颜色

C. 丙与抢劫犯事前通谋后代为销售抢劫财物

D. 丁明知是他人盗窃的汽车而为其提供伪造的机动车来历凭证

正确答案：D

解析：掩饰、隐瞒犯罪所得、犯罪所得收益罪是指明知是犯罪所得及其产生的收益，而予以窝藏、转移、收购、代为销售或者以其他方法掩饰、隐瞒的行为。受贿后使用受贿所得的行为属于事后不可罚的行为，仅以受贿罪论处即可。选项A错误。乙明知他人去实施抢劫，而为他人的抢劫行为提供帮助，即帮助他人将用于实施抢劫的汽车更改车身颜色，因此，乙的行为成立抢劫罪的共犯，而非掩饰、隐瞒犯罪所得罪。选项B错误。《最高人民法院、最高人民检察院关于办理与盗窃、抢劫、诈骗、抢夺机动车相关刑事案件具体应用法律若干问题的解释》第4条规定，实施本解释第1条、第2条、第3条第1款或者第3款规定的行为，事前与盗窃、抢劫、诈骗、抢夺机动车的犯罪分子通谋的，以盗窃罪、抢劫罪、诈骗罪、抢夺罪的共犯论处。因此，丙的行为应成立抢劫罪的共犯。选项C错误。《最高人民法院、最高人民检察院关于办理与盗窃、抢劫、诈骗、抢夺机动车相关刑事案件具体应用法律若干问题的解释》第1条第6项规定，明知是盗窃、抢劫、诈骗、抢夺的机动车，提供或者出售伪造、变造的机动车来历凭证、整车合格证、号牌以及有关机动车的其他证明和凭证的，以掩饰、隐瞒犯罪所得、犯罪所得收益罪定罪。选项D正确。

20. 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

正确答案：A

解析：走私淫秽物品罪是指违反海关法规，逃避海关监管，以牟利或者传播为目的，运输、携带、邮寄淫秽的影片、录像带、录音带、图片、书刊或者其他淫秽物品进出国(边)境的行为。传播淫秽物品罪是指不以牟利为目的，传播淫秽的书刊、影片、音像、图片或者其他淫秽物品，情节严重的行为。甲既有走私行为又有传播行为，由于走私淫秽物品罪较传播淫秽物品罪为重，将后罪吸收，因此甲的行为应认定为走私淫秽物品罪。由于其传播不以营利为目的，不成立传播淫秽物品牟利罪。淫秽物品属于禁止出版物，是不受著作权保护的，所以甲不构成侵犯著作权罪。

21. 下列选项中，属于民事法律事实的是(　　)。

A. 甲被某校录取为研究生

B. 乙合法拆除在其宅基地上建造的房屋

C. 丙邀请朋友一起郊游

D. 丁抄录他人手稿一份

正确答案：B

解析：考查要点是民事法律事实的认定。民事法律事实是指能够引起民事法律关系产生、变更和消灭的客观现象。备选项中，B 项表述的情形为事实行为，而事实行为属于民事法律事实的范畴，能够引起民事法律关系的变动，即所有权消灭，故选 B 项。A、C 项表述的情形不能引起民事法律关系的变动，不是民事法律事实，故不选 A、C 项。D 项表述的情形为一般性事务，不能引起民事法律关系的变动，故不选 D 项。

22. 根据我国法律及相关司法解释的规定，下列选项中，能够引起诉讼时效中止的事由是(　　)。

A. 债权人被债务人禁闭无法主张权利的

B. 为主张权利而申请宣告义务人失踪或死亡

C. 申请仲裁

D. 在诉讼中主张抵销

正确答案：A

解析：考查要点是诉讼时效中止的法定事由。根据《最高人民法院关于审理民事案件适用诉讼时效制度若干问题的规定》第 20 条，有下列情形之一的，应当认定为《民法通则》第 139 条规定的“其他障碍”，诉讼时效中止：(1)权利被侵害的无民事行为能力人、限制民事行为能力人没有法定代理人，或者法定代理人死亡、丧失代理权、丧失行为能力；(2)继承开始后未确定继承人或者遗产管理人；(3)权利人被义务人或者其他人控制无法主张权利；(4)其他导致权利人不能主张权利的客观情形。依第 4 项规定，选 A 项。根据上述司法解释第 13 条，下列事项之一，人民法院应当认定与提起诉讼具有同等诉讼时效中断的效力：(1)申请仲裁；(2)申请支付令；(3)申请破产、申报破产债权；(4)为主张权利而申请宣告义务人失踪或死亡；(5)申请诉前财产保全、诉前临时禁令等诉前措施；(6)申请强制执行；(7)申请追加当事人或者被通知参加诉讼；(8)在诉讼中主张抵销；(9)其他与提起诉讼具有同等诉讼时效中断效力的事项。据此，B、C、D 项表述均引起诉讼时效中断。

23. 针对物权变动而设立的物权法的基本原则是(　　)。

A. 一物一权原则

B. 公示、公信原则

C. 物权无因性原则

D. 物权法定原则

正确答案：B

解析：考查要点是物权变动与公示、公信原则。我国物权法的基本原则包括

平等保护原则和公示、公信原则。物权无因性原则是德国物权法理论，我国不承认物权的无因性。物权变动与公示、公信原则联系最为紧密，根据物权法规定，登记是不动产物权的公示方式，交付或占有是动产物权的公示方式，这就是“公示”。根据公信原则，物权的存在与变动公示的，即发生权利存在与变动的效力，即使公示有瑕疵，善意受让人也不负返还义务。可见，公示、公信原则是针对物权变动而设立的，故选B项。

24. 15周岁的甲获得学校给予的奖学金500元，甲用该笔奖金购买了彩票并获得二等奖3万余元，则甲(　　)。

A. 是完全民事行为能力人

B. 是限制民事行为能力人

C. 视为完全民事行为能力人

D. 是无民事行为能力人

正确答案：B

解析:考查要点是自然人民事行为能力的认定。甲满10周岁且未满18周岁，因而是限制民事行为能力人，而不是完全民事行为能力人或无民事行为能力人，故选B项，不选A、D项。《民法通则》第11条第2款规定，16周岁以上不满18周岁的公民，以自己的劳动收入为主要生活来源的，视为完全民事行为能力人。该款中“以自己的劳动收入为主要生活来源”是指：(1)具有一定的劳动收入，该收入是固定的，而非临时性的、不确定的或者射幸的；(2)此劳动收入构成其主要生活来源，即其劳动收入能够维持其生活，不需要借助于其他人经济上的资助，也可以维持当地群众的一般生活水平。甲的各行为不符合上述条件，故不能视为完全民事行为能力人，不选C项。

25. 根据我国专利法规定，下列关于专利强制许可制度的表述，正确的是(　　)。

A. 对于普通强制许可和交叉强制许可，有关单位和个人必须提交书面申请书

B. 消除垄断竞争行为的强制许可适用于“依存专利”的情形

C. 药品专利的强制许可适用于我国国内市场出现药品价格大幅波动的情形

D. 取得实施强制许可的单位或者个人不享有实施强制许可专利的独占实施权且无权允许他人实施

正确答案：D

解析：考查要点是强制许可的适用。强制许可分为普通强制许可(包括未实施专利的强制许可和消除垄断竞争行为的强制许可)、交叉强制许可(又称为从属专利的强制许可)和以公共利益为目的的强制许可(包括国家紧急状态下的强制许可和药品专利的强制许可)。对于普通强制许可中的未实施专利的强制许可和交叉强制许可，有关单位和个人必须提出申请，而对于普通强制许可中的消除垄断竞争行为的强制许可，则不必提出申请，而是由国家专利主管部门依据职权审查实施。可见，A项表述错误。交叉强制许可适用于“依存专利”的情形，故B项表述错误。药品专利的强制许可仅适用于国际市场，而不适用于国内市场，而且必须以符合我国参加的有关国际条约规定的国家和地区为前提。可见，C项表

施强制许可的单位或者个人不享有实施强制许可专利的独占实施权且无权允许他人实施。可见，D 项表述正确。

26. 根据著作权法规定，下列情形属于著作权法定许可使用情形的是(　　)。

A. 将已经发表的作品改成盲文出版

B. 为评论某一作品而在作品中适当引用他人已经发表的作品

C. 将我国公民已经发表的少数民族语言文字创作的作品翻译成汉语言文字作品出版发行

D. 电视台播放他人已经发表的作品并支付了报酬

正确答案：D

解析：考查要点是著作权法定许可使用制度。著作权法定许可使用制度是指根据法律直接规定，以某些方式使用他人已经发表的作品可以不经著作权人的许可，但应当向著作权人支付报酬，并尊重著作权人的其他各项人身权利和财产权利的制度。著作权法定许可制度不同于合理使用制度，二者的相同点在于都属于不经著作权人许可便可以使用作品。　　二者的关键区别在于：对于合理使用作品的，使用人不需要支付报酬；对于法定许可使用作品的，使用人需要支付报酬。根据《著作权法》第 22 条第 1 款第 2、12 项规定，A、B 项表述属于著作权合理使用情形，故不选 A、B 项。　　根据《著作权法》第 22 条第 1 款第 11 项规定，C 项表述不构成著作权合理使用，而是构成著作权侵权，故不选　C 项。《著作权法》第 23 条、第 33 条第 2 款、第 40 条第 2 款、第 43 条第 2 款、第 44 条规定了著作权法定许可使用制度适用的情形。　　《著作权法》第 43 条第 2 款规定，广播电台、电视台播放他人已发表的作品，可以不经著作权人许可，但应当支付报酬。　　据此，选 D 项。

27. 甲就一项医药产品的生产方法向国务院专利行政部门申请发明专利，则(　　)。

A. 如果该医药产品属于动物或植物的品种，则经审查后不能授予专利权

B. 如果该发明专利经审查后取得专利权，则为了公共利益的目的，国务院专利行政部门可以对该药品专利在该药品生产地区实施强制许可

C. 甲申请该发明专利是否属于现有技术是判断其是否具有新颖性的标准之一

D. 甲如果取得该药品的发明专利，则自申请之日起开始享有专利权

正确答案：C

解析：本题是对专利权的综合考查。根据《专利法》第 25 条规定，虽然动物和植物品种不能授予专利权，但对于动物和植物品种的生产方法，可以获得专利权。可见，A 项表述错误。《专利法》第 50 条规定，为了公共健康目的，对取得专利权的药品，国务院专利行政部门可以给予制造并将其出口到符合中华人民共和国参加的有关国际条约规定的国家或者地区的强制许可。《专利法》第 53 条规定，除依照本法第 48 条第 2 项(消除垄断竞争行为的强制许可——编者注)、第 50 条规定给予的强制许可外，强制许可的实施应当主要为了供应国内市场。

B 项表述错误。《专利法》第 22 条第 2 款规定了判断发明和实用新型专利新颖性的标准：新颖性，是指该发明或者实用新型不属于现有技术；也没有任何单位或者个人就同样的发明或者实用新型在申请日以前向国务院专利行政部门提出过申请，并记载在申请日以后公布的专利申请文件或者公告的专利文件中。据此，C 项表述正确。《专利法》第 39 条规定，发明专利申请经实质审查没有发现驳回理由的，由国务院专利行政部门作出授予发明专利权的决定，发给发明专利证书，同时予以登记和公告。发明专利权自公告之日起生效。据此，D 项表述错误。

28. 甲企业与乙银行签订借款合同，借款金额为 10 万元人民币，借款期限为 1 年，丙企业作保证人。合同签订 3 个月后，甲企业因扩大生产急需资金，遂与乙银行协商，将贷款金额增加到 15 万元，甲企业和乙银行通知了丙企业，丙企业没有答复。后甲企业到期不能偿还债务，则（　　）。

A. 丙企业不承担保证责任
B. 丙企业仅仅对原来的 10 万元债务承担保证责任
C. 丙企业对 15 万元债务承担保证责任
D. 保证合同无效

正确答案：B

解析：考查要点是保证责任的承担。保证合同签订后，如果债权人和债务人就主合同的金额作出变动，未经保证人同意而加重保证人的保证责任的，保证人对加重的部分不承担保证责任，即保证人仍然要对原保证合同承担保证责任。因此，B 项是正确答案。综上分析，保证人仅对加重部分不承担保证责任，而不是全部不承担保证责任，因此，A 项表述错误。由于保证人对加重部分不承担保证责任，因此，C 项表述错误。保证合同属于从合同，主合同变动不影响从合同的效力，因此，D 项表述错误。

29. 通过探求立法者在制定民事法律规范时的立法意图进行民法解释的方法称为（　　）。

A. 历史解释
B. 目的解释
C. 当然解释
D. 文义解释

正确答案：A

解析：考查要点是民法解释的方法。民法解释的方法包括文义解释、体系解释、历史解释、目的解释、扩张解释、限缩解释、当然解释、合宪性解释、比较法解释和社会学解释等。其中，历史解释是指通过立法者在制定民事法律规范时的立法意图进行民法解释的方法，该解释的主要依据是立法过程中相关的立法资料，如法律草案、立法理由书等，因而又称为法意解释。可见，选 A 项。目的解释是指不拘泥于民事法律规范的字面含义以及立法者制定法律时的立法意图，从现实的社会关系发展的要求出发，依据合理的目的进行法律解释的方法。当然解释是指虽然法律没有明文规定，但是依据规范的目的进行衡量，某一事实比法律所规定的事实更有适用的理由时，直接将法律规定适用于该事实的法律解释方

法。

30. 下列行为中，属于代理行为的是(　　)。

A. 甲代替乙招待乙的朋友

B. 传达室传达员将甲寄给乙的信送给乙

C. 合伙企业委托代表合伙企业的合伙人甲对外签订买卖合同

D. 售票处为航空公司代办出售机票

正确答案：D

解析：考查要点是代理的认定。代理的最基本特征就是代理人以被代理人名义为民事法律行为，其法律后果由被代理人承受，只有 D 项符合这一特征。A 项表述的情形为一般性的生活事务，不具有法律意义。B 项表述的情形为传达行为。C 项表述的情形为代表行为。

31. 公民甲向乙借款 200 万元并签订了借款合同，丙作为保证人，为甲提供全额连带保证责任，丁为担保甲债务的履行，将自己的一栋价值 100 万元的房屋抵押给乙并办理了抵押登记。如果甲到期不能清偿乙的欠款，则关于本案的说法不能成立的是(　　)。

A. 若乙要求丁承担担保责任，乙应当在借款合同 2 年的诉讼时效期间内行使对丁的抵押权，否则法院对借款合同所产生的债权不予保护

B. 若乙要求丙承担担保责任，乙有权自主债务履行期届满之日起 6 个月内要求丙承担担保责任

C. 若乙先要求丙承担担保责任，丙享有要求乙先行行使对丁的抵押权的抗辩权

D. 若乙要求丁承担担保责任，丁承担担保责任后，享有对甲的追偿权

正确答案：C

解析：考查要点是人的担保和物的担保。《物权法》第 176 条规定，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。据此，在人的担保和物的担保竞合的情形下，当事人既可以要求物的担保人承担担保责任，也可以要求保证人承担担保责任，即债权人有选择权。在债权人要求担保人承担担保责任时，任何担保人都不能拒绝，也不享有要求其他担保人先行承担担保责任的抗辩权。不管债权人要求哪个担保人承担担保责任，担保人在承担担保责任后，享有对债务人的追偿权。可见，C 项表述错误，D 项表述正确。《物权法》第 202 条规定，抵押权人应当在主债权诉讼时效期间行使抵押权；未行使的，人民法院不予保护。据此，A 项表述正确。　《担保法》第 26 条规定，连带责任保证的保证人与债权人未约定保证期间的，债权人有权自主债务履行期届满之日起 6 个月内要求保证人承担保证责任。在合同约定的保证期间和前款规定的保证期间，债权人未要求保证人承担保证责任的，保证人免除保证责任。据此，B

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/178015101122006112