

浙江省 2019 年 4 月高等教育自学考试
民事诉讼原理与实务(一) 试题
课程代码:00918

请考生按规定用笔将所有试题的答案涂、写在答题纸上。

选择题部分

注意事项:

1. 答题前,考生务必将自己的考试课程名称、姓名、准考证号用黑色字迹的签字笔或钢笔填写在答题纸规定的位置上。
2. 每小题选出答案后,用 2B 铅笔把答题纸上对应题目的答案标号涂黑。如需改动,用橡皮擦干净后,再选涂其他答案标号。不能答在试题卷上。

一、单项选择题(本大题共 25 小题,每小题 1 分,共 25 分)

在每小题列出的四个备选项中只有一个是符合题目要求的,请将其选出并将“答题纸”的相应代码涂黑。错涂、多涂或未涂均无分。

1. 依据诉讼法理论,仲裁属于哪种纠纷处理机制

- A. 公力救济
- B. 自力救济
- C. 社会救济
- D. 司法救助

2. 下列诉讼活动中,体现民事诉讼法处分原则的是

- A. 原告与被告恶意串通,欲通过调解的方式转移财产侵害债权人合法权益
- B. 被告经传票传唤,无正当理由拒不到庭,法院作出缺席判决
- C. 宣判前,对于原告撤诉的申请,法院作出不准撤诉的裁定
- D. 答辩期间,被告提出管辖权异议

3. 下列关于合议制度的表述,正确的是

- A. 适用简易程序审理的案件,可以由人民陪审员参与审理
- B. 中级以上的人民法院审理的一审案件,合议庭不得有人民陪审员参加
- C. 二审程序中可以由人民陪审员和审判员组成合议庭
- D. 适用特别程序审理的案件,不得有人民陪审员参与审理

4. 住所地在 A 区的甲与住所地在 B 区的乙订立借款合同,约定乙应于 2017 年 4 月还款 10 万元,但是乙借口没钱逾期不还。甲调查后发现,乙自己确实没钱,但是因买卖合同对住所地在 C 区的丙享有 15 万元债权,于 2017 年 2 月到期,却怠于请求支付。因此甲决定对丙提起代位权诉讼,请问下列哪个法院对此案有管辖权
- A. A 区人民法院
B. B 区人民法院
C. C 区人民法院
D. A 区 B 区 C 区所在市的中级人民法院
5. 广州市 B 区的甲珠宝行与南非的乙钻石供应商在新加坡签订了一份大额钻石买卖合同,约定履行地在马来西亚。后来乙供应商拒不履行合同,甲珠宝行只得向法院起诉。已知乙供应商在我国并无住所,但在南京市 A 区设有代表机构,则甲珠宝行可以向下列哪个法院起诉
- A. 广州市中级人民法院
B. 南京市中级人民法院
C. 南京市 A 区人民法院
D. 广州市 B 区人民法院
6. 甲公司董事会作出一项决议,部分股东认为该决议违反公司章程,欲通过诉讼请求法院撤销董事会的决议。这些股东应当如何提起诉讼
- A. 以股东会名义起诉公司
B. 以股东名义起诉公司
C. 以公司名义起诉董事会
D. 以股东名义起诉董事会
7. 王某委托郑律师为诉讼代理人,在授权委托书里写明全权代理,但未明确具体授权。在此情况下,郑律师在诉讼中有权实施下列哪项行为
- A. 提出管辖权异议
B. 提起反诉
C. 提起上诉
D. 进行和解
8. 在某一民事案件的审理中,原告因无法获得作为档案材料存放在某单位的证据,申请法院调取。庭审中对该证据的质证,应当如何进行
- A. 法院对该证据予以说明,无须质证
B. 应当由原被告双方进行质证
C. 应当由被告与法院进行质证
D. 应当由被告与保管该证据的某单位进行质证
9. 我国民事诉讼所实行的证明标准是
- A. 优势证据
B. 高度盖然性
C. 排除合理怀疑
D. 客观真实

10. 甲诉乙一案于2017年11月4日一审判决后,由于山洪暴发交通中断,乙无法邮寄或者直接递交上诉状。直到11月24日交通恢复,乙想向法院申请顺延上诉期限,其应当在什么时间内提出
- A. 11月31日内 B. 12月4日内 C. 12月9日内 D. 12月24日内
11. 留置送达是将诉讼文书留在受送达人
- A. 所在单位 B. 住所 C. 代理人处 D. 所在基层组织
12. 当事人对人民法院财产保全或先予执行裁定不服,则
- A. 可以提起上诉
- B. 可以向作出裁定的人民法院申请复议一次
- C. 可以向作出裁定的人民法院的上一级法院申请复议一次
- D. 不得提起上诉及申请复议
13. 人民法院适用罚款、拘留措施时,应当作出
- A. 通知书 B. 裁定书 C. 决定书 D. 口头决定
14. 判决不准离婚和调解和好的离婚案件,没有新情况、新理由,被告在6个月内又起诉的,法院
- A. 不予受理 B. 可征求原告意见决定是否受理
- C. 可酌情受理 D. 应当受理
15. 刘某夫妻与杨某是大学同学,关系甚密。后来刘某与杨某在生意中发生纠纷,刘某起诉至法院,要求杨某给付货款40000元。法院受理后依法开庭审理,在审理中杨某提出刘某的妻子曾向其借款50000元,至今未还,要求刘某夫妻用欠款抵货款并偿还其余10000元。法庭对此应如何处理
- A. 将杨某的请求作为反诉与原诉讼合并审理
- B. 告知被告杨某另行起诉
- C. 追加刘某的妻子为第三人
- D. 中止给付货款的诉讼
16. 下列哪种案件不能适用简易程序审理
- A. 当事人协议不适用简易程序的案件
- B. 起诉时被告被监禁的案件
- C. 第三人起诉请求改变或者撤销生效判决、裁定、调解书的案件
- D. 共同诉讼案件

17. 在适用下列各种审判程序进行审理时, 人民法院不能进行调解的是
- A. 一审简易程序
 - B. 二审程序
 - C. 再审程序
 - D. 特别程序
18. 陈国忠在宁波有 5 间瓦房, 儿子陈良在外地工作。2010 年, 陈国忠去世, 陈国忠的 5 间瓦房由其侄子陈治一家暂住。2011 年, 陈治未经陈良同意, 将房子卖给胡双龙, 陈良听说后立即将陈治告上法庭, 法院经审理后判决陈治将所得款项全部返还陈良, 陈治不服提起上诉。在上诉审理过程中, 陈治提出反诉, 要求陈良返还其对房屋的修缮费。二审法院就陈治的反诉,
- A. 直接将案件发回重审
 - B. 应当将反诉与本诉一并审理、判决
 - C. 可以对反诉进行调解, 调解不成发回重审
 - D. 可以对反诉进行调解, 调解不成告知陈治另行起诉
19. 郑某诉刘某离婚一案, 一审法院判决不准离婚。郑某不服提出上诉。二审法院审理后认为当事人双方感情确已破裂, 应当判决离婚。二审法院采取以下何种做法是正确的
- A. 直接改判离婚, 子女抚养和财产问题另案解决
 - B. 直接改判离婚, 子女抚养和财产问题一并判决
 - C. 在当事人自愿的情况下, 通过调解解决离婚、子女抚养和财产分割问题, 调解不成的, 发回重审
 - D. 只对离婚事项作出判决, 子女抚养和财产分割问题发回重审
20. 当事人申请再审,
- A. 只能向原审人民法院提出
 - B. 只能向原审人民法院的上一级人民法院提出
 - C. 只能向中级以上的人民法院提出
 - D. 当事人一方人数众多的案件, 可以向原审人民法院提出
21. 某省甲市检察院根据当事人的申诉, 发现甲市中级人民法院作出的二审判决适用法律确有错误。在此情形下, 甲市检察院应如何处理
- A. 只能告知当事人向法院申请再审
 - B. 向甲市中级人民法院提出抗诉
 - C. 向一审法院提出抗诉
 - D. 提请上一级检察院提出抗诉

22. 被宣告失踪的公民重新出现,法院查证属实后,应当
- A. 裁定宣告原判决无效
 - B. 另行作为新案加以处理
 - C. 按照审判监督程序再审
 - D. 作出新判决,撤销原判决
23. 甲公司因票据遗失向法院申请公示催告。在公示催告期间届满的第三天,乙向法院申报权利。下列哪一说法是正确的
- A. 因公示催告期间已经届满,法院应当驳回乙的权利申报
 - B. 法院应当开庭,就失票的权属进行调查,组织当事人进行辩论
 - C. 法院应当对乙的申报进行形式审查,并通知甲到场查验票据
 - D. 法院应当审查乙迟延申报权利是否具有正当理由,并分别情况作出处理
24. A 县的甲与 B 县的乙订立了买卖合同,由于乙拖欠货款 50 万元,甲欲向法院提起诉讼,乙知道后与甲协商,达成还款协议,为了保证还款协议的切实履行,还款协议在 A 县公证处进行公证,公证书写明:如果乙不按时还款,甲可以向法院申请强制执行 50 万元本金和 8 万元利息。还款期到来后,乙未按时还款。甲获悉乙在 C 县有一套三居室的商品房。甲可向哪个法院申请执行
- A. 只能向 A 县基层人民法院
 - B. 只能向 B 县基层人民法院
 - C. 只能向 C 县基层人民法院
 - D. 可以向 B 县或 C 县基层人民法院
25. 人民法院需要到异地执行时,如果外地人民法院要对被执行人财产所在地的银行进行查询、冻结或划拨被执行人的存款的,其程序是
- A. 必须通过银行所在地的人民法院委托执行
 - B. 可以自行执行,但必须得到当地人民法院的书面同意,办理相关手续
 - C. 有权直接执行,不需要当地法院的同意
 - D. 必须和当地法院以及政府机关合作,共同处理

二、多项选择题(本大题共5小题,每小题2分,共10分)

在每小题列出的五个备选项中至少有两个是符合题目要求的,请将其选出并将“答题纸”的相应代码涂黑。错涂、多涂、少涂或未涂均无分。

26. 根据民事诉讼法有关管辖的规定,下列哪些民事诉讼由原告住所地人民法院管辖
- A. 杭州市李某对旅居日本的王某提起离婚诉讼
 - B. 南京市钱某对被宣告失踪人张某提起离婚诉讼
 - C. 上海市孙某对被监禁的杨某提起侵权之诉
 - D. 宁波市梁某对被采取强制性教育措施的宋某提起违约之诉
 - E. 温州市毕某对旅居意大利的胡某提起违约之诉
27. 根据我国民事诉讼法的规定,下列主体中有资格作为民事诉讼当事人的有
- A. 死者
 - B. 胎儿
 - C. 精神病患者及8周岁以下的儿童
 - D. 年满8周岁但未满16周岁的未成年人
 - E. 年满16周岁且以自己的劳动收入为主要生活来源的未成年人
28. 甲与乙订有房屋租赁合同,乙未按合同约定交付租金已有半年时间,甲遂向法院起诉请求交纳租金。乙主张甲长期不维修出租房屋,致使其财产遭受重大损失,并提供了因甲不维修出租房屋而使其受损的证据。此证据在证据法理论上属于
- A. 本证
 - B. 反证
 - C. 直接证据
 - D. 言词证据
 - E. 原始证据
29. 关于民事诉讼中的裁判,下列哪些表述是正确的
- A. 人民法院审理案件,其中一部分事实已经清楚,可以就该部分先行判决
 - B. 判决解决民事实体问题,而裁定主要处理案件的程序问题
 - C. 判决必须以书面形式作出,而裁定有些可以口头作出
 - D. 一审判决均可上诉,一审裁定有的可以上诉,有的则不能上诉
 - E. 财产案件的生效判决都具有执行力,大多数裁定都没有执行力

30. 下列人民法院作出的生效法律文书,当事人不得依照审判监督程序申请再审的是
- A. 蔡清诉哥哥侵犯其平等继承权一案,经区人民法院审理做出判决后,蔡清不服向市中级人民法院上诉,市中级人民法院对该案件经过审理后做出的判决
 - B. 张辉的哥哥申请人民法院宣告下落不明的张辉失踪,人民法院经过审理后作出的宣告张辉为失踪人的判决
 - C. 天意贸易公司诉有色金属公司铝锭质量问题纠纷一案,有色金属公司在一审中未提出管辖权异议,二审判决生效后以管辖权有错误为由,向法院申请再审
 - D. 甲某诉乙某离婚案件,人民法院经过两审终审,判决仅解除甲某与乙某夫妻关系,而不涉及共同财产分割与子女抚养问题的判决
 - E. 王军诉蓝天房产公司劳动合同纠纷一案,经两级人民法院审理,仍不服二审判决,以适用法律错误为由申请再审

非选择题部分

注意事项:

用黑色字迹的签字笔或钢笔将答案写在答题纸上,不能答在试题卷上。

三、名词解释题(本大题共 5 小题,每小题 4 分,共 20 分)

- 31. 民事诉讼
- 32. 诚实信用原则
- 33. 有独立请求权第三人
- 34. 支付令
- 35. 执行异议

四、简答题(本大题共 3 小题,每小题 6 分,共 18 分)

- 36. 简要回答处分权与审判权的关系。
- 37. 简要回答诉前财产保全与诉讼中财产保全的区别。
- 38. 简要回答适用缺席判决的情形。

五、论述题(本大题 15 分)

- 39. 论审前准备程序。

六、案例分析题(本大题 12 分)

40. 2010 年 10 月陈文海在甲县病逝,其生前在乙县居住过的三间平房由其大儿子陈彦龙接管。陈彦龙在原来房屋的基础上加盖二层三间房屋,陈彦龙全家搬进去居住。陈彦龙的弟弟陈彦虎认

为房屋是父亲留下的,应当有他一份,于是向人民法院提起诉讼,主张其对父亲遗产的一半所有权。当兄弟二人就房屋分割争执不下时,其堂兄陈彦文从海外归来,亦向法院提出了房屋产权诉求。陈彦文诉称争议房屋不是陈文海的遗产,而是陈彦文在出国前暂借陈文海居住,原因是陈彦龙和陈彦虎两人均不提供住处给陈文海,老人无处可居。陈彦文办好一切出国手续后,就提出让陈文海居住并负责照管房屋,待陈彦文归国后再返还,陈文海表示同意。故此,陈彦文申请加入到诉讼中来,认为双方讼争房产的产权完全归自己享有,原被告均无权分割房产,并要求陈彦龙赔偿改造房屋给自己造成的损失。人民法院同意陈彦文参加诉讼。在法庭辩论期间,陈彦虎发现陈彦龙的诉讼代理人是审判长邹浩的妻子,于是提出要求审判长邹浩回避的申请。

请问:

- (1) 该案的诉讼标的是什么? (2分)
- (2) 哪个法院对本案行使管辖权更为妥当? (2分)
- (3) 陈彦文在本案的诉讼地位是什么? 请阐明理由。(2分)
- (4) 应由哪个主体决定对于审判长邹浩的回避申请? (2分)
- (5) 陈彦文能否提出管辖权异议? 请阐明理由。(2分)
- (6) 若陈彦文在一审程序中没有参加,而是在二审程序中申请参加,法院是否应当准许? (2分)