**广东文理职业学院成人高考2023级第一学期**

**期末考试《民事诉讼法学》**

一、单项选择题（每小题1分、共15分）

1.2013年2月甲和乙签订买卖钢材的合同，合同约定甲在一个星期之内交钢材给乙，乙在甲交付钢材三日内支付2000块钱给甲，甲依约完成交付，乙仅支付1000块给甲，甲几次三番找乙要钱，乙置之不理，甲无奈于4月15日向法院提起诉讼，要求乙支付剩余1000元，下列说法正确的是？（C）

A.本案的诉讼标的物是钢材 B.本案的诉讼请求是欠款合同法律关系

C.本案的诉讼标的是买卖合同法律关系 D.本案是变更之诉

2.关于民事诉讼基本原则的表述，下列哪一选项是正确的？（C）

A.外国人在我国进行民事诉讼时，与中国人享有同等的诉讼权利义务，体现了当事人诉讼权利平等原则

B.法院未根据当事人的自认进行事实认定，违背了处分原则

C.当事人主张的法律关系与法院根据案件事实作出的认定不一致时，根据处分原则，当事人可以变更诉讼请求

D.环保组织向法院提起公益诉讼，体现了支持起诉原则

3.关于人民检察院法律监督原则，说法正确的是：（）

A.人民检察院仅有权对审判活动实行法律监督

B.人民检察院有权对民事执行活动实行法律监督

C.人民检察院有权对损害国家利益、社会公共利益和个人利益的调解书进行监督

D.人民检察院对民事诉讼监督仅限于事后的抗诉方式

4.韩明和韩亮兄弟二人，住在前后院，韩明想在屋后建牲畜间，韩亮认为，自己出门就看见牲畜，会影响到自己的风水，并且会有难闻的气味。其与韩明商量未果后，向法院起诉，请求法院禁止韩明的行为。下列说法正确的是：(B)

A.该诉讼是形成之诉 B.该诉讼是给付之诉

C.该诉讼是确认之诉 D.该诉讼是变更之诉

5.根据民事诉讼法的相关规定，下列关于协议管辖不正确的是：(A)

A.协议管辖适用于财产权益纠纷

B.协议管辖只能采用书面形式

C.协议管辖只能选择法律规定的与合同关系密切的五个联系地

D.协议管辖不能违反级别管辖和专属管辖的规定

6.M县法院依法受理甲乙的合同纠纷，在审理过程中，需要送达法律文书，关于法律文书的送达，法院下列做法中错误的是？( )

A.甲出差不在家，法院将开庭通知书直接交给甲的妻子

B.经乙同意，法院将判决书通过电子邮件发送给乙

C.甲不服判决，拒绝接受判决书，送达人将判决书放在甲家中，采用录像方式记录送达过程

D.乙下落不明，法院发出60日的公告送达开庭通知书

7.刘老汉一生没有儿女，为了老有所依，在自己50岁时从福利院抱养了一名男童取名刘小小。待刘小小成家后，开始嫌弃生活不能自理的刘老汉。刘老汉不得已向W县法院起诉，要求解除与刘小小的收养关系，并要求刘小小赔偿自己辛苦费20万元。W县法院依法对该案进行调解。关于本案的调解，法院做法错误的是？(D)

A.经当事人同意，法院公开调解此案

B.刘老汉行动不便，委托韩律师参加本案的调解工作

C.经法院调解，双方达成协议，同意解除收养关系的，法院不需要制作调解书

D.调解书经最后一方当事人签名后方可生效

8.债权人为保障将来债权能够实现，可以向法院申请保全，下列关于保全的说法正确的是？( )

A.情况紧急，甲在起诉前向法院申请保全，法院接受申请后，必须在48小时内作出裁定

B.诉讼过程中，丙向法院申请保全，法院接受申请后，必须在48小时内作出裁定

C.丁向法院申请财产保全，法院责令其提供担保的，可以口头通知丁

D.X县法院作出生效判决需要移交Y县法院执行，在判决书移交期间，债权人戊应当向X县法院申请保全

9.关于起诉与受理的表述，下列说法错误的是？(B)

A.判决维持收养关系的案件，原告在判决生效后六个月后再次起诉的，法院应予受理

B.对超过诉讼时效起诉的案件，法院应当裁定不予受理

C.原告起诉后又撤诉，在三个月内又以同一诉讼请求再次起诉的，法院应当受理

D.裁定驳回起诉的案件，原告再次起诉，符合起诉条件的，法院应当受理

10.在诉讼过程中，发生特定情形导致案件遇有阻碍时，法官应采取相应措施。下列案件中，法院处理方式正确的是？(D)

A.张某与王某合同纠纷一案，张某在前往法院的路上，心脏病发作住院。法院裁定延期审理

B.杨某与孙某借款纠纷一案，在案件审理过程中，杨某因抢劫被刑事拘留，法院裁定中止诉讼，待杨某的刑事判决结束后再恢复诉讼程序

C.甲公司与乙公司合同纠纷一案，审理过程中，乙公司与丙公司合并，法院裁定终结诉讼

D.田某诉赵某离婚一案，在案件审理过程中田某死亡。法院裁定终结诉讼

11．不同的审判程序，审判组织的组成往往是不同的。关于审判组织的适用，下列说法正确是：（ ）

A．适用简易程序审理的案件，当事人不服一审判决上诉后发回重审的，可由审判员独任审判

B．适用简易程序审理的案件，判决生效后启动再审程序进行再审的，可由审判员独任审判

C．适用普通程序审理的案件，当事人双方同意，经上级法院批准，可由审判员独任审判

D．适用选民资格案件审理程序的案件，应组成合议庭审理，而且只能由审判员组成合议庭

12．精神病人姜某冲入向阳幼儿园将入托的小明打伤，小明的父母与姜某的监护人朱某及向阳幼儿园协商赔偿事宜无果，拟向法院提起诉讼。关于本案当事人的确定，下列说法正确是：（ D ）

A．姜某是被告，朱某是无独立请求权第三人

B．姜某与朱某是共同被告，向阳幼儿园是无独立请求权第三人

C．向阳幼儿园与姜某是共同被告

D．姜某、朱某、向阳幼儿园是共同被告

13．小桐是由菲特公司派遣到苏拉公司工作的人员，在一次完成苏拉公司分配的工作任务时，失误造成路人周某受伤，因赔偿问题周某起诉至法院。关于本案被告的确定，下列说法正确是：（ C ）

A．起诉苏拉公司时，应追加菲特公司为共同被告

B．起诉苏拉公司时，应追加菲特公司为无独立请求权第三人

C．起诉菲特公司时，应追加苏拉公司为共同被告

D．起诉菲特公司时，应追加苏拉公司为无独立请求权第三人

14．刘月购买甲公司的化肥，使用后农作物生长异常。刘月向法院起诉，要求甲公司退款并赔偿损失。诉讼中甲公司否认刘月的损失是因其出售的化肥质量问题造成的，刘月向法院提供了本村吴某起诉甲公司损害赔偿案件的判决书，以证明甲公司出售的化肥有质量问题且与其所受损害有因果关系。关于本案刘月所受损害与使用甲公司化肥因果关系的证明责任分配，下列说法正确是：（ B ）

A．应由刘月负担有因果关系的证明责任

B．应由甲公司负担无因果关系的证明责任

C．应由法院依职权裁量分配证明责任

D．应由双方当事人协商分担证明责任

15．甲、乙、丙诉丁遗产继承纠纷一案，甲不服法院作出的一审判决，认为分配给丙和丁的遗产份额过多，提起上诉。关于本案二审当事人诉讼地位的确定，下列说法正确是：（ D ）

A．甲是上诉人，乙、丙、丁是被上诉人

B．甲、乙是上诉人，丙、丁是被上诉人

C．甲、乙、丙是上诉人，丁为被上诉人

D．甲是上诉人，乙为原审原告，丙、丁为被上诉人

二、判断题（每小题1分、共15分）

1.民事诉讼是解决民事纠纷的唯一法定途径。（ × ）

2.人民法院适用罚款措施时，可以由审判人员直接作出裁定书。（ × ）

3.人民法院审理案件，必须事实全部清楚，才可以判决。（ ）

4.按照规定可以背书转让的票据持有人，因票据被盗、遗失或者灭失，可以向票据支付地

的基层人民法院提起票据诉讼。（ √ ）

5.某案的审判长在审理案件过程中接受一方当事人价值250元的礼品，但其判决认定事实和适用法律正确，对此生效判决，上级人民检察院应当按照审判监督程序提出抗诉。（√ ）

6.律师、当事人的近亲属可以被委托为诉讼代理人。（√ ）

7.对人民法院财产保全的裁定不服的 可以申请复议一次。（ √ ）

8.当事人申请诉讼财产保全 人民法院可以责令申请人提供担保。（ √ ）

9.证据制度是民事诉讼制度中的核心。（ ）

10.当事人提出上诉 必须向人民法院提交上诉状。（ √ ）

11.民事争议，是指平等主体之间发生的，以民事权利义务为内容的法律争议。（ √ ）

12.根据在诉讼的过程中是尊重和强调当事人的作用还是尊重和强调法院的职权作用，可以将民事诉讼的模式分为职权主义诉讼模式和当事人主义诉讼模式。（ √ ）

13.民事诉讼法律关系等同于民事诉讼主体。（ × ）

14.诉讼法律关系主体对诉讼的发生、变更、终结起着决定性或重要的作用。（ √ ）

15.诉权为纠纷当事人平等享有。（ √ ）

三、名词解释（每小题2分、共10分）

1.诉讼当事人

答案：诉讼当事人是指向法院提出诉讼请求的原告人和被提起诉讼的被告人。诉讼当事人必须具有诉讼权利能力和行为能力，没有诉讼行为能力，则应由他们的法定代理人或指定代理人代为诉讼。

1. 财产保全

答案：

1. 民事审判组织

答案：是指法院对民事案件进行审理并作出裁判对组织机构。形式：独任制和合议制。

1. 反诉

答案：是指已经进行的诉讼过程中，被告以本诉的原告作为被告，向本诉的受诉的法院提出的与本诉的诉讼标的有直接联系的独立的诉讼请求。

5.公开审判制度

答案：是指人民法院对民事案件的审理和宣判应当依法公开进行的制度。

四、简答题（每小题5分、共30分）

1.简述民事诉讼法的适用范围。

答案：适用于《民事诉讼法》的案件具体有五类：

1.因民法、婚姻法、收养法、继承法等调整的平等主体之间的财产关系和人身关系发生的民事案件，如合同纠纷、房产纠纷、侵害名誉权纠纷等案件；

2.因经济法、劳动法调整的社会关系发生的争议，法律规定适用民事诉讼程序审理的案件，如企业破产案件、劳动合同纠纷案件等；

3.适用特别程序审理的选民资格案件和宣告公民失踪、死亡等非诉案件；

4.按照督促程序解决的债务案件；

5.按照公示催告程序解决的宣告票据和有关事项无效的案件。

2.简述民事诉讼法的基本原则。

答案：

3.简述民事简易程序。

根据现行相关法律规定，对于事实清楚、权利义务关系明确、争议不大的简单的民事案件一般应当适用简易程序。简易程序的特点是，①起诉方式和受理案件的程序简便（可口头起诉；双方当事人同时到庭的，可当即审理）；②传唤方式简便；③独任审判；④开庭审理程序简便；⑤审理期限短（审限仅三个月，且不可延长）。

4.简述诉前财产保全与诉讼中财产保全的区别。

答案：(1)引起财产保全程序发生的主体不同。

(2)申请财产保全的时间不同。

(3)对申请人是否提供担保的要求不同。

(4)作出裁定的时间不同。

5.简述反诉的适用条件。

答案：（提起反诉首先具备起诉要件，还须具备其他特殊要件）

（1）主体特定：主体必须是双方当事人；

（2）时间限定：在举证期限届满前提出；

（3）程序相同：本诉与反诉使用相同的诉讼程序；

（4）管辖合法：反诉应向本诉法院提出；

（5）本诉与反诉在诉讼标的之间具有牵连性。

6.简述代表人诉讼制度与诉讼代理制度的区别。

答案：（1）产生的根据不同。诉讼代表人由众多当事人一方推选或人民法院与之商定产生，而诉讼代理人则基于法律或当事人的委托授权产生；

（2）与诉讼标的利益关系不同。诉讼代表人本身也当事人，他与其所代表的众多当事人对诉讼标的有共同的或相同的利益，是代表众多当事人实施诉讼行为。而诉讼代理人却不是当事人，对诉讼标的没有任何利害关系。

（3）诉讼行为后果不同。诉讼代表人参加诉讼的法律后果既及于代表人自己，也及于被代表的众多当事人；而诉讼代理人在代理权限范围内所为的诉讼行为，其法律后果由被代理人承担；

（4）参加诉讼的目的不同。诉讼代表人进行诉讼，既是为了维护自己的利益，也是为了维护其所代表的众多当事人的利益，而诉讼代理人则只是为了维护被代理人的合法权益。

五、案例分析（每小题15分、共30分）

（一）甲公司拖欠乙公司80万元的货物货款。乙公司多次向甲公司催要贷款，并得知甲公司无力还款，但甲公司对丙公司享有60万债权，在这种情况下，乙公司诉至法院要求甲公司还款，并要求如果甲公司无力还款，可将对丙公司享有的60万债权收回以偿还对自己公司的80万元欠款，甲乙双方在诉讼中达成协议，约定甲在半年内分两次还清欠款80万元。调解书送达后半年内，甲公司只还了30万元，尚欠50万元，乙公司申请人民法院强制执行，甲公司则向人民法院提出由丙公司代为偿还50万元，执行法院向丙公司发出了对乙公司给付50万元的通知，丙则对其中的30万无异议，但对其中的20万表示其有抗辩权。

结合上述案情，请回答以下问题：

1. 本案诉讼过程中，法院可否通知丙公司作为无独立请求权的第三人？为什么？

答案：本案诉讼过程中，法院不能通知丙公司作为无独立请求权的第三人。因为本案原被告所诉争的标的为货物买卖合同关系，案件的处理结果与丙公司无法律上的利害关系。

1. 如果丙公司对执行法院发出的履行50万中20万债务的通知有异议，执行法院应当怎么办？

答案：如果丙公司对执行法院发出的履行债务的通知有异议，执行法院不得对其强制执行，对其提出的异议也不应进行审查。参见我国《民事诉讼法》第二百三十四条第二项的规定。但若丙公司提出自己无履行能力或其与申请执行人无直接法律关系，则不属于异议范围。

（二）家住某市甲区的赵某某(甲方)与家住乙区的王某某(乙方)签订房屋租赁合同，王某某将位于丙区的一处380平方米的二层楼租给赵某某经营饭馆。合同中除约定了有关租赁事项外，还约定：“甲方租赁过程中如决定购买该房，按每平方米4000元的价格购买，具体事项另行赵某某的饭馆开张后生意兴隆，遂决定将租赁的房屋买下长期经营。但因房价上涨，王某某不同意出卖。赵某某将房价款l50万元办理提存公证，王某某仍不同意出卖。后王某某以每平方米4500元的价格与新叶公司签订了房屋买卖合同，合同中约定了仲裁条款。赵某某为阻止王某某与新叶公司成交，向丙区人民法院提起诉讼，要求认定租赁合同中的买卖条款有效并判决王某某履行协助办理房屋过户手续的义务。法院受理后，王某某提出管辖权异议，法院审查后发出驳回通知书。一审法院经审理认定，原被告之间构成了预约合同关系，但尚不构成买卖关系，故判决驳回原告的诉讼请求。赵某某不服提出上诉。

结合上述案情，请回答以下问题：

1.本案诉讼过程中法院的何种做法不符合法律规定?正确的做法是什么?

2.如果赵某某与王某某一审诉讼之前或一审诉讼期间，新叶公司就其与王某某之间的买卖合同申请仲裁，请求确认合同有效并请求履行，赵某某可否参加仲裁程序，主张自己具有优先购买权?为什么?

3.如果本案二审法院判决赵某某胜诉，赵某某申请执行，新叶公司能否申请再审?为什么?新叶公司能否提出执行异议?为什么?

1答：法院用通知书驳回管辖权异议错误，应当使用裁定书。

2答：不能。仲裁程序中没有第三人，赵某某进入仲裁程序没有仲裁协议作为根据。

3答：不能申请再审。因为新叶公司不是诉讼当事人，可以提出执行异议。案外人可以对执行标的主张权利。