

第一部分 商法

一、2018 新增点

◆ 终极必背

【点 1】股东代表诉讼

1. 原告：①有限公司股东；②股份公司“连续 180 日+1%以上股份”股东；
2. 被告：侵害公司利益的人（董监高\和其他人）
3. 董事（高管）害公司→（股东）向监事会书面请求
4. 监事害公司→（股东）向董事会书面请求。
5. 上述董事会（监事会）接受股东书面请求：原告是公司、监事会主席（或董事长）为诉讼代表人；被告是侵权人；
6. 上述董事会（监事会）拒绝：原告→股东；被告→侵权人；公司→第三人。
7. 胜诉利益归公司；股东不可请求被告直接向其承担民事责任。
8. 股东胜诉后，公司承担合理的律师费以及……等合理费用。

【点 2】（有限公司股东）知情权

1. 有限责任公司有合理根据……认为查账有不正当目的，可以拒绝；股东可起诉。
2. “不正当目的”包括：
 - （1）股东同业竞争；（2）股东为了向他人通报；（3）此前 3 年内，股东曾查账，向他人通报。
3. （有限公司）章程、股东之间的协议等实质性剥夺股东查阅或者复制公司文件材料的权利，公司不得以此为由拒绝股东查阅或者复制。

【点 3】利润分配请求权之诉

1. 原告→股东；被告→公司。
2. 股东提交载明具体分配方案的股东会（或股东大会）的有效决议：法院应当判决公司按照决议载明的具体分配方案向股东分配利润。
3. 股东未提交载明具体分配方案的股东会（或股东大会）决议：法院应当驳回其诉讼请求。但违反法律规定滥用股东权利导致公司不分配利润，给其他股东造成损失的除外。

【点 4】（有限公司）股权转让

1. 股东之间相互转让→其他股东无优先购买权；
2. 向第三人转让股权，“同等条件”其他股东有优先权（数量、价格、支付方式及期限）
3. 转让股东反悔，其他股东无优先购买权。转让股东赔偿其他股东的损失。
4. 继承遗赠转→其他股东无优先购买权；
5. 上述股权转让规则，章程优先。但章程不能过度限制股东转让股权，导致股权实质上不能转让。
6. 外转，未征求其他股东意见，或者以欺诈、恶意串通等手段，损害其他股东优先购买权，其他股东可主张按照同等条件购买该转让股权。（但：30 日，或自股权变更登记之日起超过1 年，不再享有优先购买权）
7. 其他股东仅提出确认股权转让合同及股权变动效力等请求，未同时主张按照同等条件购买转让股权的，一法院不予支持。但其他股东非因自身原因导致无法行使优先购买权，请

求损害赔偿的除外。

8. 第三人因股东行使优先购买权而不能实现合同目的的, →请求转让股东承担相应民事责任。

9. 股权被强制执行: 法院通知; 无需“同意”; 其他股东在同等条件下有优先购买权。
(满 20 日不行使优先购买权的, 视为放弃)

10. (有限公司) 异议股东可主张股权纵向收购: 55 合分转, 该死不死改章程。协商不成, 股东可向法院提起诉讼。

11. 章程规定“人走股留”条款, 是有效的。

【点 5】决议效力

1. 可撤销 3 决议: 程序违法+程序违章+决议内容违章; (但会议召集程序或者表决方式仅有轻微瑕疵, 且对决议未产生实质影响的, 不可撤销。)

2. 未成立 4 决议: a. 公司未召开会议的; b. 出席会议的人数或者股东所持表决权不合法
定或章定; c. 会议未进行表决的; d. 会议的表决结果未达到规定的通过比例的;

3. 无效决议: 决议内容违反法律、行政法规的无效。

4. 无效决议: 未成立决议→股东、董事、监事可为原告。

5. 撤销决议→股东为原告。

6. 决议无效或者撤销的, 公司与善意相对人形成的民事法律关系不受影响。

◆ 点睛练习

1. 张某、王某等 11 人为鸿达有限责任公司股东, 王某持有公司 70% 的股权并于 2010 年至 2011 年 10 月期间担任公司董事长。现查明, 王某以虚开发票、虚列成本、应付款转入营业外收入等方式套取现金, 公司被税务机关处罚 10 万元。股东要求王某赔偿未果, 现张某拟向法院起诉追回损失。张某若提起诉讼要满足下列哪些条件?

- A. 张某应当先书面请求董事会提出诉讼
- B. 如果公司相应机关迟迟不予答复, 张某可以以自己名义起诉公司不作为
- C. 上述诉讼, 张某应当起诉公司, 并将王某列为第三人
- D. 上述诉讼, 张某应以自己的名义起诉王某, 并且胜诉结果归公司

2. 果仁饮食有限公司的章程规定, “股东有查阅股东会议记录和财务会计报告的权利; 财务会计报告应包括: 资产负债表, 损益表, 财务状况变动表, 财务情况说明书, 利润分配表”。2018 年, 李某等 4 名股东认为, 近两年公司经营情况非常好, 但至今没有发过一次红利, 并对外拖欠大量债务, 现有股东对公司经营现状一无所知。李某等 4 人要求果仁公司提供会计账簿。关于该案, 下列判断正确的是:

A. 果仁公司主张章程已经规定了股东查阅复制公司文件材料的范围, 故李某等股东无权要求查阅会计账簿

- B. 果仁公司主张李某超过出资缴纳期限尚未缴足出资，故拒绝李某的查账请求
- C. 股东李某自营一家与果仁公司主营业务有实质性竞争关系的餐饮公司，故果仁公司可拒绝李某查账请求
- D. 股东若提起查账权诉讼的前提是股东向公司提出书面请求且公司拒绝提供查阅

3. 上海新能源环保工程有限公司共有 5 名股东，现发生下列股权转让事宜，在公司章程没有其他规定的情况下，其处理符合法律规定的是：

- A. 股东李某死亡，李妻主张继承其股权但其他股东主张同等条件下可优先购买李某的股权
- B. 股东王某拟将全部股权转让给股东中京公司，其他股东可主张同等条件的优先购买权
- C. 股东中京公司现欲将全部股权转让给非股东南方公司，另一股东可主张同等条件优先购买转让股权的 51%
- D. 上述中京公司转让股权时，其他股东自接到书面通知之日起满 30 日未答复的，视为同意转让

4. 金玫瑰有限公司是甲公司的实际控制人，湘泉咨询公司是甲公司的股东之一。甲公司章程规定：未经股东会同意，公司对外签订的投资合同数额不得高于 500 万元。现甲公司董事会决议向湘泉公司投资 300 万元，分 3 轮逐年递增投资金额。并且董事会决议为金玫瑰公司的一笔借款提供担保。关于该笔投资以及担保的判断，下列哪些说法是正确的？

- A. 董事会通过的向湘泉公司投资的决议虽然符合章程的规定，但是由于湘泉公司是甲公司的实际控制人，故该投资应该由股东会作出决议
- B. 甲公司向金玫瑰公司提供担保的决议不符合法律的规定，此决议应由甲公司股东会作出
- C. 甲公司董事会可以作出对外投资的决议，向湘泉公司的投资决议有效
- D. 甲公司签订的该投资合同和担保合同均有效

二、其他

(一) 公司法

◆ 终极必背

【点 1】股东出资形式

1. 不得以劳务、信用、自然人姓名、商誉、特许经营权、设定担保的财产等作价出

资。

2. 非货币出资一般要求：可估价+可转让（如，净资产、债权可出资）
3. 货币出资\股权出资\抽逃出资
4. 出资违约责任
5. 出资不适用诉讼时效抗辩。

【点 2】一股二卖：（第 2 次合同）无权处分\合同有效\善意取得。

【点 3】代持股

1. 股权代持协议有效；
2. 实际出资人：①向名义股东主张投资权益；②经公司股东半数以上同意，可成为公司股东（半数以上，无“表决权”3 字）
3. 名义股东：①股权转让：有权处分\合同有效\第三人善意取得；②名义股东对债权人承担责任。③内部可向实际出资人追偿。
4. 冒名≠代持”。我国不承认“冒名股东”。冒名登记行为人应当承担相应责任。

【点 4】公司僵局

1. 股东请求法院解散公司（僵局）：①两年不开花\两年不结果\董事长长期冲突+公司经营管理发生严重困难；②兜底规定：公司经营管理严重困难严重损害股东利益，并其他途径不能解决的。（注意：我上课讲的指导案例：一个好公司为何被解散？）
2. 以知情权、利润分配请求权等权益受到损害→不得司法解散。
3. 以公司亏损、财产不足以偿还全部债务→不得司法解散。
4. 以公司被吊销企业法人营业执照未进行清算→不得司法解散。
5. 解散公司诉讼 ①原告：单独 or 合计持有表决权 10%以上的股东；（其他股东可为：共同原告，或第三人）②被告：公司。

◆ 点睛练习

5. 松子是果壳有限公司的股东兼执行董事，2015 年果壳公司增加注册资本时，松子认购金额 200 万元，该款项由松子朋友金小栗代垫。公司办理完注册资本变更登记后，松子即与自己设立的一人公司签订设备购置合同，虚增货款从公司实际转账并支付给金小栗。公司发现松子已将全部出资款转出，紧急召开股东会通过解除松子股东资格的决议，股东名册变更后尚未向工商局办理变更登记。一个月后，公司因经营失误及市场巨变造成巨大损失，公司的全部资产不足以赔偿。松子遂发出声明：自己已经被解除股东资格，不再是股东，公司的债权债务与己无关。就该事件的处理符合法律规定的是：

- A. 金小栗和松子需要对该公司承担返还被抽逃出资的连带责任
- B. 果壳公司未经催告松子返还，不得直接以股东会决议解除其股东资格
- C. 公司在解除松子股东资格的同时应当办理减资程序，或者由其他股东或者第三人缴纳相应的出资

D. 松子的声明对内具有效力,但不能对抗债权人

【答案】BCD

6. 萱草家具公司的发起人协议规定股东出资期限截止至 2010 年 1 月 15 日。但发起人糖栗子因资金紧张尚有 50 万元出资未到位。2018 年 1 月,萱草家具公司资金周转困难不能清偿到期债务。萱草家具公司以及公司债权人榛子(债权于 2018 年 8 月 10 日到期)均要求糖栗子承担相应责任。则下列处理符合公司法规定的有哪些?

- A. 糖栗子以榛子的请求权超过诉讼时效为由抗辩,法院不予支持
- B. 糖栗子以萱草家具公司的请求权超过诉讼时效为由抗辩,法院应当支持
- C. 萱草家具公司请求糖栗子返还出资的请求权不受诉讼时效抗辩的限制
- D. 若糖栗子向萱草家具公司补足出资 30 万,则糖栗子对债权人榛子在 20 万本息范围内承担补充赔偿责任

7. 玄天是甲有限责任公司的股东,今年初将 20%的股权转让给飞雪,二人签订股权转让协议并且变更了股东名册,但尚未办理股东变更登记。同年 8 月,玄天因为急需用钱,又将上述股权转让给了雷霆,对此飞雪强烈反对遂发生纠纷。就该纠纷的处理符合《公司法》的是:

- A. 若玄天未征求其他股东的意见擅自将股权转让给雷霆的股权转让合同无效
- B. 就上述股权转让,若甲公司其他股东主张同等条件下的优先购买权,则雷霆无法取得股东资格
- C. 就上述股权转让,雷霆若满足善意取得的条件,可以取得甲公司的股东资格
- D. 若雷霆取得股东资格,则飞雪可要求玄天承担赔偿责任

8. 刘东是市公安局副局长,退休后欲与朋友成立“七夕”婚庆服务有限公司,但刘东不想被昔日老同事知道,遂与妻弟张某达成持股协议,约定由刘东出资 50 万元,以张某的名义认购,股权收益归刘东,股东名册登记张某为股东。但现刘东、张某二人反目成仇,就上述代持股问题引起纠纷,则:

- A. 张某将其名下股权转让时,虽为有权处分但受让人需满足善意取得之条件
- B. 张某拟将其股权全部转让,刘东享有同等条件下的优先购买权
- C. 因刘东享有投资收益权,其可向七夕公司主张分红权
- D. 若刘东未履行出资义务,七夕公司的债权人有权要求刘东对公司债务不能清偿的部分在未出资本息范围内承担补充赔偿责任

9. 2015 年, 甲制药股份公司因为假疫苗事件被判处高额罚金, 董事长、总经理及财务总监均被捕, 公司陷于经营困境。至 2018 年, 甲制药公司股东会连续两年无法做出任何有效决议, 公司经营管理发生严重困难。下列解决方式中符合法律规定的是: ()

- A. 张东持有甲公司 12% 的股权, 他可以提起解散公司诉讼, 并可同时申请法院对公司进行清算
- B. 第一大股东中兴公司恶意操控甲制药公司, 张东提起解散甲公司之诉时, 可以将中兴公司列为共同被告
- C. 张东提起解散公司诉讼时, 向法院申请财产保全的, 法院应予以保全
- D. 甲制药公司被法院判决解散, 则在清算时有关该公司的民事诉讼, 应当以甲公司为被告

10. 草莓商贸有限责任公司共有股东 6 人, 股东杨梅任执行董事, 蓝莓任总经理。在公司章程无特别规定的情形下, 下列选项正确的有哪些?

- A. 杨梅可直接决定公司的年度经营计划
- B. 蓝莓有权聘任小梅为公司的财务负责人
- C. 杨梅有权制订公司的利润分配方案和弥补亏损方案
- D. 蓝莓可制定公司的考勤办法

(二) 合伙企业法

◆ 终极必背

【点 1】合伙协议

1. 下列事项不得由协议约定:

- (1) 有限合伙人, 不执行合伙事务不得对外代表有限合伙企业。
- (2) 有限合伙人, 不得以劳务出资。
- (3) 有限合伙企业, 至少应当有 1 个普通合伙人。
- (4) (普合) 不得约定将全部利润、全部亏损由部分合伙人分享分担。
- (5) 普合合伙人, 不得与企业同业竞争。
- (6) 国独、国企、上市公司等, 不得成为普通合伙人。
- (7) 普通合伙人, 对合伙企业债务承担无限连带责任;
- (8) 有限合伙人, 以其认缴的出资额为限

2. 下列事项, 合伙协议约定优先:

- (1) 有限合伙人, 财产份额出质自由, 但协议可另约定。(可禁)
- (2) 有限合伙人, “自我交易”自由, 但协议可另约定。(可禁)
- (3) 有限合伙人, “竞业经营”自由, 但协议可另约定。(可禁)
- (4) 有限合伙企业, 不得将全部利润分配给部分合伙人; 但协议可另约定。

- (5) 新合伙人入伙, 全体一致同意+书面入伙协议。但合伙协议可另约定。
- (6) 合伙人之间转变, 全体合伙人一致同意。但协议可另约定。(可不经一致同意)
- (7) 普通合伙人, 不得“自我交易”。但协议可另约定。

【点 2】债务清偿

1. 合伙企业破产\注销时, 债务的清偿→普通合伙人要担责。
2. 表见普通合伙: (就该笔债务) 该有限合伙人+所有普通合伙人 … 无限连带责任
3. 普通合伙人→纠缠一生的无限连带。
4. 有限合伙人→忽大忽小的有限责任。
(有限合伙人) 入伙→以其认缴的出资额为限承担责任。(小有限)
(有限合伙人) 退伙→以其退伙时从有限合伙企业中取回的财产为限承担责任。(大有限)
5. 合伙人个人债务的清偿: 两禁两可; 被强制执行的, 其他合伙人有优先购买权。
6. 普合(重)→有合(轻): 对转前的债务“无限连带责任”; 对转后的债务“有限责任”。
7. 有合(轻)→普合(重): 均无限连带责任。
8. 特殊普合:
①执业有过错的合伙人: 无限\无限连带责任; ②执业无过错的合伙人, 以财产份额为限。③均无过错的, 全体合伙人无限连带责任。

【点 3】事务执行

1. 有限合伙人**不执行合伙事务**, 不得对外代表有限合伙企业。
2. 有限合伙人有: 经营建议权、为自己利益查账权、诉权。
3. 在确定执行人情况下, 其他合伙人**不再执行合伙事务**; 但合同有效。
4. 掌握普合 4 权: 异议权(仅**执行人之间**异议); 监督权; 撤销权; 查阅权;
5. “全票决”事项: 三改三卖; **协议可另外约定**; 擅自处分的, **不得对抗善意第三人**。
6. (普合) 同业竞争禁止; 自我交易限制。
7. (有合) 有限合伙人**可**将财产份额出质; 可同业竞争; 可自我交易(但, 合伙协议可禁)
8. 有限合伙人**对外转股权**: 提前 30 日通知; 其他合伙人无优先购买权;
9. **强制执行**有限合伙人的财产份额时, 应当通知全体合伙人。在同等条件下其他合伙人有**优先购买权**。
10. 优先购买权: **人合性企业+对外转**(例外是: 有合对外转, 其他合伙人无优先购买权)

◆ 点睛练习

11. 萱草投资管理有限公司、草草实业发展有限公司、大栗、小栗等拟共同设立君捷投资管理合伙企业(有限合伙)。萱草公司、大栗作为普通合伙人共出资 100 万元人民币, 草草公司、小栗作为有限合伙人出资 400 万元人民币。为了避免今后纠纷, 现各方就《有限合伙协议》条款进行协商。下列条款符合《合伙企业法》的是:

A. 所有合伙人按照认缴的出资比例分配企业利润以及承担企业亏损

- B. 小栗不得将其在有限合伙企业中的财产份额出质
 C. 经过合伙人会议 2/3 以上通过，小栗可以执行合伙事务
 D. 草草公司和小栗不得无故查阅企业会计账簿

12. 景泰有限合伙企业设立时几位合伙人所拟定的下列合伙协议条款中，符合法律规定的是：

- A 经合伙协议约定，有限合伙人可以劳务、知识产权作价出资
 B 经合伙协议约定，有限合伙人禁止与本企业从事相同或类似经营行为
 C 可以约定不经全体合伙人一致同意而吸收新的合伙人
 D 糖栗子仅以出资额为限对企业债务承担责任，同时被推举为合伙事务执行人

13. 周、吴、郑、王 4 人开了一家“心语”咨询服务有限合伙企业，其中周和吴是有限合伙人，郑与王是普通合伙人。现出现下列情况，处理符合《合伙企业法》的有哪些？

- A. 周某欲向李娜转让其在合伙企业中的财产份额，应当提前 30 日通知其他合伙人，其他合伙人同等条件下享有优先购买权
 B. 郑某向韩海转让其在合伙企业中的财产份额的，须经其他合伙人一致同意并且在同等条件下享有优先购买权
 C. 吴某的债权人邓明请求法院强制执行吴某的财产份额，法院应当通知全体合伙人且其他合伙人同等条件有优先购买权
 D. 王某的债权人孙丽请求法院强制执行王某的财产份额，其他合伙人不享有优先购买权

14. 自然人张某、李某、甲国有独资公司、乙股份公司共同设立果壳动漫设计合伙企业，张某以劳务出资，其他人均以现金出资。在合伙协议没有约定的情况下，合伙人的下列行为符合法律规定的是：

- A. 鉴于张某有丰富的经营管理经验，该合伙企业由张某执行合伙事务
 B. 甲公司因经营需要可以要求查阅企业的财务会计账簿
 C. 张某对合伙企业一笔已到期的债权怠于请求偿还，甲公司决定以自己名义起诉对方当事人
 D. 李某转为有限合伙人后，他对转换之后企业发生的债务承担无限连带责任

(三) 破产法

◆ 终极必背

【点 1】债务人财产

【点 2】管理人、债权人会议的职权

【点 3】追回权、取回权、撤销权、抵销权

1. 对股东 出资 → 可追回；

2. 对董\监\高：非正常收入+侵占的企业财产可追回（指：绩效奖金\ 普遍拖欠职工工资情况下的工资收入\其他非正常收入）

3. 破产受理前 1 年内，可撤销：无偿转让；不合理价格交易；突击提供财产担保；放弃债权。

4. 清偿日在前半年（重病阶段）+债务到期日在受理日后→可撤销。

5. 清偿日后半年（垂死阶段）+非常 5 种情况为有效清偿：优质债权；司法程序的清偿；水电费；劳动报酬；人身损害赔偿金→有效。

6. 未到期债权、标的物种类品质不同的债权，以及附期限和附条件的债权均可以抵销；只能由债权人提出，（但是抵销使债务人财产受益的除外）。

7. {禁 1} 股东欠 A 企业的出资额 \neq A 企业欠股东之债

8. {禁 2} A 被受理破产后，债权买卖形成的互有债权债务，禁止抵销。

9. {禁 3} 恶意突击形成（破产前 1 年内+明知，突击形成互负债权债务）+到期日在后半年 ⊗（破产前 6 个月内互负债权债务到期）：不得抵销。

【点 4】破产债权的认定

【点 5】重整程序

1. 重整期间，担保物权暂停行使。

2. 取回权人行使所有权，符合事先约定的条件。

3. 债务人或者管理人为继续营业而借款的，可设定担保。（执行不能，该担保有效）

4. 出资人不得请求投资收益分配；董监高不得对外转让股权。

5. 重整计划的执行：①债务人执行+管理人监督。

◆ 点睛练习

15. 蓝天制药公司因被抽查发现大量药品和疫苗造假，导致企业经营陷入困境无法挽回不能清偿到期债务，现被债权人向法院申请破产。法院受理后同时指定甲会计事务所为管理人。本案中，甲所依法可以从事的行为有哪些？

A. 甲所应向法院报告工作，故其列席债权人会议时有权拒绝回答债权人关于职务执行情况的询问

B. 甲所对白云公司与蓝天公司签订的一份所有权买卖合同可决定解除或者继续履行

C. 甲所请求法院撤销蓝天公司以明显不合理价格进行交易的行为

D. 甲所调查蓝天公司的财产状况并制作财产状况报告

16. 2015 年 12 月，元盛公司委托甲公司代为保管一批货物，后甲公司未经元盛公司同意，将该批货物转让给第三方乙公司，乙公司支付货款 138 万元。2016 年 8 月，甲公司破产申请被法院受理，对此，下列说法正确的是？

A. 若甲公司的转让行为发生在 2016 年 3 月，且乙公司符合善意取得，则元盛公司应当向破产管理人申报债权，要求赔偿货物损失

B. 若甲公司的转让行为发生在 2016 年 9 月，且乙公司符合善意取得，则元盛公司应当向管理人申报债权

C. 若甲公司的转让行为发生在 2016 年 2 月, 在乙公司刚刚支付价款时则被元盛公司知晓, 元盛公司应当向管理人申报债权

D. 若甲公司的处置行为发生在 2016 年 9 月, 且乙公司已经支付价款但尚未交付该批货物则被元盛公司知晓, 则乙公司可要求将已经支付的货款列为**共益债务**

17. 尚武百货广场因受电子商务的冲击陷于经营困境, 于 2016 年 7 月 1 日被法院受理破产申请, 现其管理人审查尚武广场在破产前进行的涉及债务人财产的一系列清偿行为时, 哪一项可请求法院予以撤销?

A. 张女士于 2016 年 4 月被该公司销售人员殴打致伤住院治疗, 公司支付的医疗费和赔偿金共计 15000 元

B. 2016 年 3 月尚武广场被法院强制执行 3 万元清偿甲物流公司的运费

C. 管理人请求法院撤销尚武广场支付的 2016 年 1 月-6 月水费、电费

D. 尚武广场于 2015 年 8 月 20 日归还市工商银行一笔贷款, 该笔贷款应于 2016 年 8 月 1 日到期

18. 在麦田公司的破产案件中, 麦田公司以及有关当事人提出的下列主张, 哪项符合破产法规定?

A. 管理人认为破产申请受理时债权人对麦田公司负有的债务尚未到期, 不可抵销

B. 管理人主张, 麦田公司拖欠张某的货款不可抵销张某欠缴麦田公司出资款

C. 麦田公司被受理破产后, 丙公司主张抵销 100 万元: “丙公司欠麦田公司工程款 100 万元; 在麦田公司受理破产后, 银河公司将其对麦田公司的 100 万元债权转移给丙公司, 以抵偿其欠我公司的债务”

D. 麦田公司的债务人北方厂已知麦田公司向法院申请破产, 仍对麦田公司取得债权。现北方厂向破产管理人主张抵销

(四) 保险法

◆ 终极必背

【点 1】死亡险

(1) 投保人不得为无民人投保死亡险。

(2) 死亡险合同, 需要经过被保险人同意并**认可**(可书面, 可口头认可) 保险金额。**法院应主动审查。**

(3) {例外} **父母可为其未成年子女(18 岁) 投保死亡险**: 无需同意, 无需认可金额, 但不得超过限额。(原则上仅限于父母)

(4) **下落不明**在保险责任期间, 要支付;

【点 2】故意犯罪、自杀

1. **投保人故意造成被保险人死\伤\病**: 不给付。

2. **受益人故意造成被保险人死\伤\病的**: **该受益人丧失受益权。**

3. 被保险人“故意犯罪”与“死伤残”有“**因果关系**”: 保证人**不给付**; **保险人就因果关系举**

证。

4. 被保险人在**羁押、服刑期间**，因**意外或者疾病**造成伤残或者死亡：保险人**要**给付。

5. 自杀：①2年内，一般情况自杀→不给付，保险人付举证责任；②2年内**无民事行为能力人**自杀→要给付，受益人或继承人付举证责任；③满2年后自杀的→给付。

【点3】第三人侵权

第三人侵权造成的人身保险事故：可双份求偿。（即发生人身保险事故的，保险人给付后，不得向侵权人追偿。）

【点4】受益人

1. 指定、变更规则

2. 受益人约定不明的处理

3. （有继承关系的）受益人与被保险人在同一事件中死亡，且不能确定死亡先后顺序的，**推定受益人死亡在先**。

4. 部分受益人死亡等情况，其受益份额的处理：①未约定**受益顺序**的，均为**同一顺序**；②未约定**受益份额**的，由其他受益人**平均分**。

【点5】财产保险

1. 代位求偿权，**财保有\人保无**。

2. 保险人代位求偿权，诉讼时效2年（取得之日算）

3. 无代位求偿权：**特殊关系+非故意**（被保险人的家庭成员或者其组成人员；非故意造成财产保险事故）

4. 被保险人放弃对第三者请求赔偿的权利的，①**全部放弃**：保险人不赔；②部分放弃：保险人**赔未放弃部分**。

◆ 点睛练习

19. 李某于2015年4月为自己及妻子、儿子购买人寿健康一生两全保险，保险期间为30

年。李某在本镇火车站附近开设一家茶馆聚众吸毒，2016年3月3日夜该地派出所接到举报联手特警大队赶赴毒窝，在现场抓获涉毒人员时遭到李某强力反抗，李某被当场击毙，李某的儿子被警方抓获。李妻第2日得知此事自杀身亡。现李某的继承人向保险公司索赔，就该案处理符合法律规定的是：

A. 保险公司拒绝向李某承担给付保险金责任的，应当证明李某的死亡与其实施的故意犯罪行为之间存在因果关系

B. 李子在羁押期间因意外伤残，保险公司可因其故意犯罪事实不承担给付保险金的责任

C. 保险公司以李妻是自杀为由拒绝承担给付保险金责任的，由保险人就自杀情形承担举证责任

D. 李妻的继承人主张李妻因精神分裂症发作自杀，保险人拒绝理赔时需要证明李妻自杀时是否具有完全无民事行为能力

20. 王某于2013年1月为自己投保了两份一年期意外伤害保险，保额共20万元。第一份保

险单受益人栏填写了“法定”二字，第二份保险单受益人栏填写“妻子”二字。2013年10月

王某乘坐的轮船失事，王某死亡。现查明，王某生前曾向刘东借款 3 万元一直未还，且王某于 2013 年 4 月与妻子李丹离婚，5 月与情人小凤办理结婚手续，王某无其他继承人。现在保险公司给付保险金问题上各方发生争议。关于该案下列处理符合法律规定的有哪些？

A.第一份保险单保险人应向小凤支付 20 万保险金，刘东无权自该 20 万保险金要求清偿借款

B.第一份保险单应当认定为未指定受益人，刘东有权要求从保险金中先清偿自己的 3 万元债务

C.李丹认为，第二份保险单应当根据保险合同成立时的身份关系确定，所以自己应当是受益人

D.保险公司认为，第二份保险单应当根据保险事故发生时的身份关系确定受益人，故主张保险金支付给小凤

21. 黄某为自己的汽车投保 20 万元。一日黄某开车出行时，被另外一辆汽车追尾，黄某的汽车被撞坏，损失 3 万元，肇事司机王某当即赔偿了 5000 元钱。那么，以下关于赔偿的意见符合法律规定的是：

A. 黄某尚未要求王某承担责任，保险公司可以为由主张抗辩

B. 黄某可以要求王某再赔偿 2.5 万元，也可以向保险公司要求赔偿 2.5 万元

C. 就黄某已获得的 5000 元钱部分的赔偿，保险公司不必赔偿

D. 保险公司向黄某赔偿后，其向王某代位求偿权的诉讼时效期间自知道或者应当知道发生保险事故之日起算

(六) 证券法

略。

(五) 票据法

◆ 终极必背

【点 1】绝对记载

1. 汇票出票：出票日三人无钱。(缺 1 **汇票无效**：无条件支付的委托；金额；付款人名称+收款人名称+出票人签章；出票日；)
2. 本票出票：出票日二人无钱。(出票人=付款人，其余同“汇票”)
3. 支票：可以由出票人授权**补记金额**，不补不能用。(空白支票合法)
4. 禁止签发空头支票 (空头支票可拒付)

【点 2】可推定记载事项 (票据有效)

1. 汇票未记载**付款日期**的，为见票即付。

2. 支票不得另行记载付款日期，另行记载付款日期的，该记载无效。（支票有效）
3. 汇票未记载出票地、付款地的→营业场所、住所、经常居住地。
5. 支票未记载出票地→出票人的营业场所、住所、经常居住地。
6. 支票未记载付款地→付款人的营业场所（支票付款人只能是银行，金融机构）
7. 本票：未记载出票地\付款地的，均推定为出票人的营业场所。
8. 支票未记载收款人名称的，经出票人授权，可以补记。可以在支票上记载自己为收款人。
9. 其他（1）现金支票，只能用于支取现金；转账支票只能用于转账。

【点 3】签章

1. 无权代理，谁签章谁担责。
2. 越权代理，就其超越权限的部分承担票据责任。
3. 伪造变造签章：①其他真实签章有效。②伪造人+被伪造人，均不承担票据责任。
4. 无民、限民人在票据上签章的：①该签章无效 ②其他真实签章有效。

【点 4】金额

1. 变造金额：①之前签章的人，对原记载事项负责；②变造之后签章的人，对变造之后的记载事项负责；③不能辨别，视同在变造之前签章。
2. 金额：大小写不一致的，票据无效。
3. 金额、日期、收款人名称不得更改，更改的票据无效。
4. 金额部分转让，or 金额分别转让给 2 人以上→背书无效。

【点 5】对人的抗辩

1. 与票据债务人有直接债权债务关系并且不履行约定义务的；
2. 在直接当事人之间，票据债务人未受领对价或已经进行了相当于票据金额的给付时，可对持票人提出抗辩。

◆ 点睛练习

22. 票据债务人对持票人提出下列抗辩理由，法院应予支持的有哪些？

- A. 出票人以票据的签发无真实交易关系为由，对已经背书转让票据的持票人进行的抗辩
- B. 法院作出的除权判决已经发生法律效力进行的抗辩
- C. 票据债务人以票据欠缺法定必要记载事项进行的抗辩
- D. 以与票据债务人有直接债权债务关系并且不履行约定义务的持票人进行的抗辩

23. 甲公司和乙公司签订一笔货物买卖合同，甲公司出具一张 10 万元的汇票付款，付款人为丙银行。但乙公司是以欺诈手段，使得甲在违背真实意思情况下订立该合同且乙公司也没有给付任何对价。现乙公司将该汇票背书给外地的丁公司，用以支付丁公司出售红酒的货款。关于本案，下列哪些说法是正确的？

- A. 丙银行应当承担票据责任
- B. 丙银行不应当承担票据责任
- C. 该票据有效
- D. 该票据无效

【答案】AC

第二部分 知识产权

◆ 终极必背

【点 1】著作权侵权行为

1. 发表权：一旦作品公开，不侵害发表权；超过保护期发表→不构成侵权。
2. 未经作者许可，图书出版者对作品修改、删节→侵犯“修改权”；
3. 他人歪曲、篡改作者的作品→侵犯“保护作品完整权”
4. 他人未经许可，“复印、录音录像、翻录翻拍”（盗版）→构成侵权
5. 甲购买正版电影作品+计算机软件+录音录像制品，未经许可出租→构成侵权
6. 甲购买正版 CD 作为背景音乐播放，若未经权利人同意，侵犯著作权（机械表演权）
7. 个人+使用盗版软件→构成侵权。
8. 个人+故意避开或破坏软件著作权人的技术措施→构成侵权
9. 媒体+时事 →不构成侵权
10. 免费表演（双免）→不构成侵权。
11. 甲赈灾义演，门票收入全捐给灾区群众。若未经权利人同意，构成侵权
12. 室外公共场所的艺术品+4 种机械复制→不构成侵权。
13. 上述临摹人、绘画人、摄影人、录像人，对其成果以合理的方式和范围再行使用→ 不构成侵权。

【点 2】法定许可

1. 其他报刊可以转载或者作为文摘、资料→不许可，要付费
2. 网站转载=许可+付费。（仅设置链接，不构成侵权）
3. 汇编义务教育的教科书→不许可，要付费；
4. 录音制作者翻唱制作 CD→不许可，要付费；（录音制作者使用他人已经合法录制为录音制品的音乐作品制作录音制品，可以不经著作权人许可，但应当按照规定支付报酬；著作权人声明不许使用的不得使用。）
5. 电台、电视台播放已经出版的录音制品→不许可，要付费；
6. 电台、电视台播放他人已发表的作品→不许可，要付费；（但是，电视台播放电影作品和录像制品，要经过作者许可并付费）。
7. 电台、电视台现场直播，要经过表演者+作者+许可并付费。

【点 3】专利侵权

1. 侵犯“许诺销售”权（即，以做广告、在商店橱窗中陈列或者在展销会上展出等方式作出销售商品的意思表示，构成侵权）
2. 侵犯“销售”权（即，产品买卖合同依法成立的，构成侵权）
3. 侵犯“专利方法”（即，使用专利方法获得的原始产品→侵权；后续产品→侵权；对于后续产品进行再加工处理的→不侵权）
4. 使用他人外观设计专利产品的行为→不侵权
5. 使用发明，实用新型，构成侵权
6. 合法来源抗辩（善意侵权）→侵权+免赔
7. 善意使用者，不停止使用。
8. 现有技术抗辩，不是侵权；
9. 专利耗尽，不是侵权；（平行进口，不是侵权）

- 10. 先用权原则+原有范围，不是侵权；
- 11. 非商业使用，不是侵权；
- 12. 临时过境的使用，不是侵权；
- 13. 仿制药（医疗器械）提供行政审批所需要的信息，不是侵权。
- 14. 专利侵权纠纷涉及新产品制造方法的发明专利的，制造同样产品的单位或者个人应当提供其产品制造方法不同于专利方法的证明由被控侵权人承担。
- 15. 临时保护期内，已制造、销售、进口的产品不视为侵权产品，其后续的使用、销售、许诺销售不构成侵权行为。（后续，不含制造）
- 16. 基于国家利益、公共利益，虽然是侵权，但法院可以不判令被告停止被诉行为，而判令其支付相应的合理费用。

【点 4】商标侵权

24. 果仁公司与小栗子签订合同，约定委托小栗子设计公司的 LOGO “大果仁”。合同中没有涉及著作权的归属。对于小栗子设计完成的该徽章 LOGO 的著作权，以下说法正确的是：

- A. 该徽章是小栗子完成公司交办的工作任务，著作权应当归甲公司
- B. 该徽章著作权由甲公司和小栗子协商确定
- C. 如果甲公司在公司内部使用该徽章无须向小栗子交付费用
- D. 如果甲公司将该徽章用于商业宣传，应当向小栗子支付费用

25. 著名新兴派画家小栗子是油画《果仁大会》的作者，并出版画集收录该画。萱草电影制片厂购买正版的油画画集，并将《果仁大会》翻拍用于其拍摄的电影《死去活来》的宣传海报。小栗子认为萱草电影制片厂的行为侵犯了其著作权。依据《著作权法》及其相关规定，下列说法正确的有：

- A. 著作权法保护的是作品，而不是作品载体
- B. 无论源于作品原件还是作品复制件，再现作品都属于复制
- C. 未经许可使用小栗子的作品侵犯了著作权
- D. 萱草电影制片厂的使用属于法定许可，只要向小栗子给付报酬即可

26. 下列属于侵犯专利权的行为是：

- A. 张某在不知情的情况下，从正规渠道购买并销售了一批不知道是未经专利权人王某许可而制造的专利产品
- B. 丁厂为侵权产品制造零部件，经专利权人通知后仍在原有范围内继续生产
- C. 丙厂在王某申请专利前也制造了相同的产品，现接到专利权人王某的通知后仍然在原规模内制造
- D. 为提供行政审批所需要的信息，甲公司未经专利权人的同意而制造其专利药品

27. 凯曼公司 2011 年获得“制备高纯度二氧化氯的方法”的专利权。2015 年东平市自来水厂未经许可使用该专利方法生产二氧化氯发生器设备并投入本市自来水净化。2016 年 3 月凯曼公司向 A 法院提起东平市自来水厂侵犯该项专利方法的诉讼。在答辩期结束后东平市自来水厂主

张凯曼公司该项专利无效，该专利无效申请于 2016 年 8 月被专利复审委员会受理。则关于该案处理正确的是：

- A. 专利复审委员会作出受理申请凯曼公司专利无效决定后，A 法院应当中止侵权诉讼的审理
- B. 对于将依照凯曼公司专利方法直接获得的产品进一步加工获得的后续产品，进行再加工的，构成侵犯凯曼公司专利方法
- C. 若本案侵权诉讼尚未审结，但专利复审委员会已经作出凯曼公司发明专利权全部无效的决定，A 法院应当裁定驳回凯曼公司的侵权诉讼
- D. 在最终判决东平自来水厂构成侵权的前提下，法院基于公共利益的考量可以不判令其停止被诉行为，而判令其支付相应的合理费用

28. 萱草百货从栗子公司购进一批 T 恤。萱草百货收到服装后将原来 T 恤上的板栗商标换为潮牌“鳄鱼”商标（该商标持有人是香港某服装公司），销售状况良好。3 个月后果子公司发现此事遂与萱草百货交涉，萱草百货拒绝栗子公司的索赔要求，二者发生纠纷。则下列说法正确的是：

- A. 萱草百货的行为是合法的，没有侵犯栗子公司的商标专用权
- B. 萱草百货的行为定性为商标仿冒
- C. 萱草百货的行为定性为商标反向假冒
- D. 赔偿数额依据栗子公司的实际损失或者萱草百货侵权获得的利益来确定

第三部分 经济法、劳社法、环资法

一、2018 新增法

◆ 终极必背-

（一）森林法

【点 1】权属问题

1. 国家和集体对其所有的森林、林木和林地，可以自行使用，也可以划拨或出让给单位和个人使用。（可有偿可无偿；可单位可个人）
2. 林地使用权人对自己种植的林木享有所有权。
3. 争议解决：
 - （1）单位之间发生的林木、林地所有权和使用权争议，由县级以上政府处理。
 - （2）个人之间、个人与单位之间发生的争议，由当地县级或者乡级政府处理。
 - （3）当事人对政府的处理决定不服的，可以向法院起诉。
 - （4）在林木、林地权属争议解决以前，任何一方不得砍伐有争议的林木。

4. “用、薪、经”使用权可以转让、作价入股、出资、合作条件，但不得将林地改为非林地。

【点2】采伐制度

5. 临时占用林地:批准+不得超过 2 年+不得修筑永久性建筑物。占用期满后，用地单位必须恢复林业生产条件。
6. 皆伐应当严格控制，并在采伐的当年或者次年内完成更新造林。
7. 防护林+特种用途林中的国防林、母树林、环境保护林、风景林，只准进行抚育和更新性质的采伐。
8. 名胜古迹和革命纪念地的林木、自然保护区的森林，严禁采伐。(名革保-严禁伐)

【点3】植树造林

9. 谁造林，谁受益。
10. 农村居民在房前屋后、自留地、自留山种植的林木：归个人所有。
11. 城镇居民和职工在自有房屋的**庭院内**种植的林木：归个人所有。
12. 集体或者个人承包国家所有和集体所有的宜林荒山荒地造林的，承包后种植的林木归承包的集体或者个人所有；承包合同另有规定的，按照承包合同的规定执行。

【点4】护林体系

13. 护林员。职责是：巡护森林，制止破坏森林资源的行为。
14. 森林公安机关，维护辖区社会治安秩序，保护辖区内的森林资源。
15. 武装森林警察部队，预防和扑救森林火灾的任务。
16. 煤炭、造纸等部门，按照煤炭和木浆纸张等产品的产量提取一定数额的资金，专门用于营造坑木、造纸等用材林；
17. 国家设立森林生态效益补偿基金。森林生态效益补偿基金必须专款专用，不得挪作他
18. 建立林业基金制度。对集体和个人造林、育林给予经济扶持或者长期贷款；
19. 拒不补种树木或者补种不符合国家有关规定的，由林业主管部门代为补种，所需费用由违法者支付。
20. 采伐林木的单位或者个人没有按照规定完成更新造林任务的，发放采伐许可证的部门有权**不再发给采伐许可证**，直到完成更新造林任务为止；……

(二) 矿产资源法

1. 地表或者地下的矿产资源的国家所有权，不因其所依附的土地的所有权或者使用权的不同而改变。
2. 矿业权包括：探矿权和采矿权。国家实行探矿权、采矿权有偿取得的制度。开采矿产资源，必须缴纳资源税+资源补偿费。
3. 有计划开采：(1) 对国家规划矿区；(2) 对国民经济具有重要价值的矿区；(3) 实行保护性开采的特定矿种，实行有计划的开采；未经国务院有关主管部门批准，任何单位和个人不得开采。
4. 允许个人采挖项目：
 - (1) **零星分散资源**；
 - (2) 只能用作**普通建筑材料**的砂、石、粘土；
 - (3) 为**生活自用**采挖少量矿产。
 - (4) 矿产储量规模适宜由矿山企业开采的矿产资源、国家规定实行保护性开采的特定矿种、禁止个人开采的其他矿产资源：个人不得开采。
5. 矿区争议解决
 - (1) 矿区范围的争议，由当事人协商解决；
 - (2) 协商不成的，由有关县级以上地方人民政府根据依法核定的矿区范围处理；

(3) 跨省、自治区、直辖市的矿区范围的争议, 由有关省级人民政府协商解决, 协商不成的, 由国务院处理。

6. 国家对矿产资源勘查实行统一的区块登记管理, 实行中央政府和省级政府两级审批制度。

(三) 军人保险法

【点 1】军人伤亡保险 (单缴费)

1. 单缴费 (军人不缴); 缴费年限合并计算 (军龄+社龄)。
2. 因战、因公死亡: 给付军人死亡保险金。(因公牺牲)
3. 因战、因公、因病致残: 给付军人残疾保险金。
4. 退役参加工作后旧伤复发: 享受相应的工伤待遇。
5. 不享受军人伤亡保险待遇: 故意犯罪的; 醉酒或者吸毒的; 自残或者自杀的; (罪酒毒杀)

【点 2】退役养老保险

6. 单缴费, 缴费年限合并计算 (军龄+社龄)。
7. 退出现役后, 参加基本养老保险的, 缴费年限合并计算 (军龄+社龄)。

【点 3】退役医疗保险

8. 军官、文职干部、士官: 缴纳军人退役医疗保险费。国家同等数额给予补助。(官-个人缴)
9. 义务兵、供给制学员不缴纳。国家补助。(兵-个人不缴)
10. 退出现役后, 参加基本医疗保险的, 缴费年限合并计算。(军龄+社龄)

【点 4】随军未就业的军人配偶保险

1. 包括: 养老保险、医疗保险
2. 个人应当缴纳养老保险费和医疗保险费, 国家给予相应的补助。
3. 军人配偶无正当理由拒不接受就业安置, 停止或介绍的适当工作、提供的就业培训的, 给予保险缴费补助。
4. 随军期间+在地方缴费期间: 缴费年限合并计算。

◆ 点睛练习

上述 2018 年新增法, 首次考查, 多因法设题, 请同学们以记忆为主。

二、劳动合同法\仲裁法\社保法

◆ 终极必背

【点 1】未签劳动合同

【点 2】劳动合同的解除

1. 一方过错, 另一方可及时解除合同。

2. 单位不付经济补偿: ① 张三自己辞职; ② 违法违规失职被开除; ③ 合同到期, 高\平续订挽留被拒绝; ④ 张三退休领社保; 张三死亡或被宣告失踪。④ 有补贴岗位, 无经补 (其余情况, 解除均要支付经补)

3. 经济赔偿金=2 倍经济补偿金。二者不同时适用。

4. 裁员前提: 20 人 (或 10%) 以上; 企业重整\生产经营困境。

5. 裁员程序: 提前 30 日向工会或者全体职工说明情况; 听取意见; 方案向劳动行政部门报告。

6. 禁裁: 职业病工伤 155, 医疗期间孕产哺;

7. 优先留用：老员工，顶梁柱；6 个月内重新招用时→通知，同等条件优先录用被裁人员。

【点 3】劳务派遣

1. 岗位“三性”：临时性（岗位存续不超 6 个月）；辅助性；替代性。
2. 劳务派遣单位=“用人单位”：2 年以上的固定期限劳动合同\告知义务\付薪义务\禁止收费\禁止小时工招被派遣劳动者。
3. 用工单位：不得将连续用工期限分割订立数个短期劳务派遣协议。
4. 劳务派遣纠纷
 - a. 用工单位害劳动者：用人单位+用工单位 → 连带赔偿责任。
 - b. 被派遣劳动者工伤：用人单位承担工伤险
 - c. 派遣劳动者害外人：用工单位侵权责任；用人单位：相应的补充责任；

【点 4】劳动仲裁

1. 仲裁管辖“二选一”：
2. 仲裁时效分两种；
3. 小额纠纷：张三不服可再诉，企业不服不可诉。
4. 支付令问题
 - (1) 达成调解协议但单位反悔，劳动者持调解协议书申请支付令：支付令失效后→劳动者可直接提起诉讼。（无需先仲裁）
 - (2) 劳动者直接申请支付令（无调解）：支付令失效后→劳动者先仲裁，再起诉。

【点 5】基本社保 5 险

◆ 点睛练习

29. 大栗子是果仁公司的技术工程部经理，现他和果仁公司产生下列劳动纠纷，遂向自己的一个律师朋友咨询，该律师的下述意见中哪些是正确的？（）

- A 合同中“如大栗子未能完成全年度考核指标的 75%，应当支付果仁公司 2 万元违约金”的条款无效
- B 合同中约定大栗子任期内应当保守公司商业秘密，但公司不支付保密费的条款无效
- C 果仁公司曾为大栗子提供专业技术培训并约定服务期为 3 年，现大栗子应聘去另一公司遂提前辞职，果仁公司可要求其支付违约金的条款有效
- D 大栗子合同到期，果仁公司提出按照原合同续订一年但遭到拒绝，公司拒绝支付经济补偿金的处理错误

30. 2015 年 1 月，派森劳务派遣有限责任公司与恒大房地产开发有限责任公司签订劳务派遣协议，将张某等人派遣到恒大公司，劳务派遣期限 2 年。现在劳务派遣期间出现下列情况，哪些做法是符合法律规定的？

- A 张某在恒大公司上班时，因执行工作任务造成他人损害的，由恒大公司承担侵权责任，派森公司有过错时承担相应的补充责任
- B 恒大公司违法用工给张某造成损害的，派森公司应当承担连带赔偿责任
- C 派森公司违反劳动合同法的规定造成张某损害的，恒大公司应当承担连带赔偿责任

D. 恒大公司陷入经营困境可将张某等劳务派遣职工退回派森公司，派森公司在支付经济补偿金后可解除劳动合同

31. 刘女士是厚德数字传媒公司的会计，但该公司一直以各种借口拖欠刘女士在 2017 年的加班费共计 4000 元。现在刘女士准备要回加班费后即辞职去另一家公司，在和厚德公司协商不成情况下，刘女士于 2018 年 2 月向当地劳动争议仲裁委员会提起劳动仲裁。就该纠纷根据《劳动争议调解仲裁法》的规定，处理意见正确的是：（）

- A. 刘女士可以随时解除合同并可以要求公司支付经济赔偿金
- B. 刘女士应当自知道欠薪之日起 1 年内申请劳动仲裁并且在其向公司讨要薪酬时时效中断
- C. 刘女士若对仲裁裁决不服的，不得再向法院提起诉讼
- D. 厚德公司若对仲裁裁决不服的，不得再向法院提起诉讼

32. 张某因用人单位拖欠扣减上年度 4 个月的工资，现拟采用下列救济措施，哪些建议或处理是符合法律规定的？

- A. 若争议工资总和超过当地月最低工资标准 12 个月金额，张某和用人单位对仲裁结果不服的均可向法院提起诉讼
- B. 用人单位应对扣减张某工资的行为负举证责任
- C. 若张某直接向法院申请支付令，当法院裁定终结督促程序后，张某可就该争议事项直接向法院起诉
- D. 若用人单位不执行调解协议的，张某可持调解协议书向法院申请支付令，法院裁定终结督促程序后张某可以直接提起诉讼

33. 2016 年 8 月，上海某公司职工林某利用年假去苏州旅游，在一旅游景点滑倒导致头部受伤现送往就近甲医院急救，医疗费用共计 1.3 万元。林某及其所在单位均按照国家规定共同缴纳基本医疗保险费，现就该笔医疗费用问题发生下列争议，其中处理符合《社会保险法》的规定？

- A. 林某医疗费用中应当由基本医疗保险基金支付的部分，由社会保险经办机构与有关医疗机构直接结算
- B. 林某未在医保定点医院治疗，社保机构可以拒绝支付医疗费用
- C. 林某去美国接受进一步治疗，境外医疗费用不再由基本医疗保险基金支付
- D. 如果是因旅游景点的责任导致林某滑倒，该笔医疗费用不由基本医疗保险基金支付

34. 依据《社会保险法》的规定，下列关于工伤的认定和处理正确的有哪些？

- A. 小王为锅炉工，某日因午休时在宿舍喝了几瓶酒，导致在工作中因醉酒操作失误，锅炉爆炸将其右腿炸伤，应当被认定为工伤
- B. 职工乙在工作场所内违章作业未戴安全帽造成的伤害，不应当认定为工伤

C. 侵权人无力支付人身损害赔偿时，工伤保险基金先行支付工伤医疗费用后，有权向侵权人追偿

D. 甲因在用工单位工作期间因工伤亡的，由用工单位承担工伤保险责任

35. (生育险) 下列有关生育保险说法正确的是: ()

A 用人单位已经缴纳生育保险费的，其职工未就业配偶按照国家规定享受生育医疗费用待遇

B 生育费用不包括计划生育的医疗费用

C 女职工怀孕期间享受生育津贴

D 生育津贴按照职工所在用人单位上年度职工月平均工资计发

三、市场规制法 (双反+消+产+食安)

◆ 终极必背

【点 1】4 种垄断行为 (注意定性)

【点 2】不正当竞争行为

【点 3】消费者的权利、经营者义务

【点 4】消费欺诈违约→退一赔三；故意加重的侵权 → 损失 2 倍

【点 4】产品责任 (不真正连带责任，和民法完全相同)

【点 5】食品安全民事责任

1. 生产经营者，应当实行首负责任制。

2. **惩罚性赔偿**：① 生产不符合安全标准的食品或者销售明知是不符合安全标准的食品，消费者除要求赔偿损失外，可以向生产者、销售者主张支付：或价款 10 倍；或损失 3 倍，1000 元兜底 (生产者无过错责任；销售者是过错) ② 但标签、说明书瑕疵，不可要求惩罚性赔偿。

3. **知假买假**食药的，经营者不可免责。

4. 广告代言人、广告经营者、广告发布者承担连带责任。

5. 网站，未进行实名登记、审查许可证……连带责任。

6. **又赔又罚**，先承担民事赔偿责任。

7. **食品召回**主体：生产者召回；经营者 ① 停止经营、通知、记录；② 经营者的原因造成→经营者应当召回；食药监可责令召回。

8. 因标签|标志|说明书，被召回的食品，可继续销售+明示补救措施。

【点 6】特殊食品

1. 婴幼儿食品：配方乳粉：配方注册；禁止分装；禁止同企业一配方下多品牌。

2. 保健食品；

3. 农业初级产品 (大米)

4. 禁止将剧毒、高毒农药用于蔬菜、瓜果、茶叶和中草药材等。

◆ 点睛练习

36. 2001 年至 2006 年 6 年时间里，甲公司等 6 家大型彩电液晶面板生产商共召开

53 次会议，主要内容协商液晶面板价格。其在向彩电生产厂家销售液晶面板时，上述企业

依据会议协商的价格或互相交换的有关信息，限定市场价格，使得国内彩电生产企业的成本大幅飙升，东方彩电生产企业（东方公司）为此比国外厂家同等液晶面板多付价款

3000 万元。东方公司遂起诉上述液晶面板厂家赔偿损失。就该案的处理，下列说法正确的有哪些？

- A. 本案液晶面板生产商构成纵向垄断
- B. 若其中一家液晶面板生产商主动向反垄断执法机构举报上述情况的，应当对其减轻或者免除处罚
- C. 东方公司可诉讼请求判令甲公司等企业停止侵害、赔偿损失并将原告因调查、制止垄断行为所支付的合理开支计入损失赔偿范围
- D. 甲公司等供货商应当对所达成协议不具有排除限制竞争的效果承担举证责任

【答案】CD

37. A 广电公司是甲省境内唯一合法经营有线电视传输业务的经营者。今年 3 月，吴某到广电公司缴费得知，A 公司节目升级增加了不同的套餐，其中最低套餐基本收费为每月 30 元，每次最少应缴纳 3 个月费用，吴某遂缴纳共计 90 元，发票显示其中数字电视基本收视维护费 75 元、数字电视节目费 15 元。之后，吴某获悉根据规定，数字电视节目可由用户自由选择。但 A 公司工作人员并未告知吴某可以单独缴纳。就该案下列分析正确的是：

- A. 广电公司仅提供节目套餐的行为损害了吴某的自主选择权
- B. 广电公司的行为损害了吴某的公平交易权
- C. 广电公司的行为构成垄断
- D. 反垄断执法机构调查时，可以采取查询冻结经营者的银行账户的措施

38. 2017 年 9 月期间，H 省 C 市拉拉公司为了提升其天猫店铺“拉拉化妆品专营店”的交易量综合排名，以便在天猫“双 11”促销活动中获得更多的人气 and 销量，安排 20 名员工采取“刷单”的形式交易，即上述员工自带资金买下商品，店铺发货（多半是空盒），员工给商品好评，随后拉拉公司凭好评截图把商品本金与佣金打给员工。为此拉拉公司支付刷单佣金 2 万元。就该事件的判断正确的是：

- A. 拉拉公司和上述员工之间有真实交易关系，虽然违反道德但尚不构成违法

- B. 拉拉公司所为“刷单行为”构成对商品作引人误解的虚假宣传
- C. 若拉拉公司尚未盈利即被查处，H 省 C 市市场监管局仍可责令其停止违法行为并处罚款
- D. 淘宝网对商家监督不利，应当对上述虚构交易给消费者造成的损失承担赔偿责任

39. 下列哪些行为构成不正当竞争？

- A. 抽奖式的有奖销售，最高奖的金额超过 5 万元
- B. 未经许可使用他人有一定影响的企业名称的简称
- C. 恶意对其他经营者合法提供的网络产品或者服务实施不兼容
- D. 在其他经营者合法提供的网络服务中，擅自插入链接、强制进行目标跳转

40. 因食品、药品存在质量问题造成消费者损害的，下列处理正确的是：

- A. 生产者、销售者以消费者未对食品或者药品的赠品支付对价为由进行免责抗辩的，法院不予支持
- B. 消费者需要举证证明因食用食品或者使用药品受到损害，并初步证明损害与食用食品或者使用药品存在因果关系
- C. 生产者只要生产了不符合安全标准的食品，不论主观上是否有过错，消费者均可以要求赔偿损失，并主张支付价款 10 倍 赔偿金
- D. 孙某明知是过期食品而购买，属于知假买假，该超市只承担退货责任不再承担 10 倍价款的惩罚性赔偿

41. 贝贝美奶粉公司重点产品为婴幼儿配方奶粉，该公司下列作法符合新规的是哪一项？

- A. 该公司从新西兰进口大包原料奶粉，到岸后对其进行分装再销售
- B. 该公司可以以委托、贴牌方式生产婴幼儿配方乳粉
- C. 该公司的婴幼儿奶粉配方广告画面出现“母乳优先，本奶粉部分替代母乳”字样
- D. 针对不对的地区，该公司就其同一婴幼儿乳粉配方生产两个不同品牌进行销售

四、宏观调控法

◆ 终极必背

【点 1】税法基本原理

1. 税收三个特征：法定性；强制性；无偿性。
2. 税收法律关系的一方主体始终是国家，**具有单方面**的权利与义务内容。
3. 税法适用原则。

(1) 实质课税原则。(2) 诚信原则。(3) 税收法定禁止类推适用原则(4) 禁止溯及课税原则。

【点 2】个人所得税

1. 居民纳税人：有住所 or 居住满 1 年（不以国籍算）；境内境外所得均交。
2. 非居民纳税人。
3. 工资薪金：应纳税额=（工资-3500-社保）×税率-速算扣除数。③ 超额累进税率，7 档税率为 3%~45%；
4. 个税免：补贴救济赔转退，奖金国债免个税。（奖金是：省部级以上）
5. 对扣缴义务人，依税款付给其 2% 的手续费。

【点 3】企业所得税

1. 纳税主体：居民企业、非居民企业
2. 各项税收优惠措施

【点 4】法定免征车船税：军警外车船+渔船**【点 5】税收征收管理**

1. ① 税种 ② 税率 ③ 税收征收管理，只能制定法律（可授权国务院行政法规）。
2. 税收保全措施
3. 税收强制执行措施
4. 税收优先权、撤销权、代位权
5. 税款追征期限（3 年\5 年\无限期）
6. 纳税争议（对是否纳税、纳税金额有争议的）：1 缴税→2 复议→3 诉讼。
7. 处罚争议（对处罚决定、强制执行措施、税收保全措施不服的）：或议或诉。

【点 4】审计法

1. 预决算+财政收支：同级审、上审下：即 ① 对本级各部门、下级政府→直接审计；② 对本级政府→向本级政府和上一级审计机关提出审计结果报告。
2. 审财务收支：央行；事业组织；社保基金；社会捐赠资金；外援贷款项目（2 金外援央行）
3. 审资产负债损益：国有金融机构；国有企业。
4. 审预决算：对政府投资为主的建设项目。
5. 审计机关有权：封存；申请法院冻结。通知财政部门暂停拨付；已经拨付的，暂停使用。
6. 上级审计机关……可责成下级审计机关变更 or 撤销，必要时可直接变更 or 撤销。
7. 对财务收支的审计决定不服的，或议或诉。
8. 对财政收支的审计决定不服的，本级政府的裁决为最终决定。

【点 5】商业银行法

1. 贷款规则
2. 银保监会查处的事项

【点 6】《土、房、规划法、不动产登记》

1. 出让土地建设项目规划的程序
2. 划拨土地类型；
3. 划拨土地建设项目规划程序
4. 集体土地建设项目规划的程序
5. 城乡规划的分类

◆ 点睛练习

42. 甲直辖市拟开征房地产税，下列判断正确的是：

- A. 该项税收的开征，须依照全国人大及其常委会制定的法律执行
- B. 我国就房地产税事项尚未制定法律的，国务院可依据全国人民代表大会及其常务委员会的授权先制订行政法规
- C. 国家税务总局可制定设立房地产税的部门规章
- D. 国务院可将被授予的权力转授给甲直辖市的地方人大制订地方法规

43. 企业出现下列哪些情况，可根据《企业所得税法》享有税收优惠？

- A. 甲创业投资企业从事国家需要重点扶持和鼓励的创业投资
- B. 国家需要重点扶持的高新技术企业和小型微利企业
- C. 非居民企业在中国境内未设立机构场所的，就其来源于中国境内的所得，可以适当提高其企业所得税税率
- D. 企业安置残疾人员所支付的工资可以在计算应纳税所得额时加计扣除

44. 关于个人所得税的税率和应纳税所得额，下列哪些说法是正确的？

- A. 工资薪金所得，适用 5%至 35%的超额累进税率
- B. 稿酬所得适用税率为 20%的比例税率，并按应纳税额减征 30%
- C. 稿酬所得每次收入 4000 元以上的，减除 20%的费用其余额为应纳税所得额
- D. 劳务报酬所得以每次收入额为应纳税所得额

45. 关于审计机关的权限，下列哪些理解是正确的？

- A. 审计组的审计报告自送达被审计对象之日起审计决定生效
- B. 被审计单位对审计机关作出的财务收支的审计决定不服的，可以依法申请行政复议或者提起行政诉讼
- C. 被审计单位对审计机关作出的财政收支的审计决定不服的，审计机关的本级人民政府的裁决为最终决定
- D. 审计机关应当申请财政部门暂停拨付与违反国家规定的财政收支、财务收支行为直接有关的款项

46. 关于城市的控制性详细规划，下列说法正确的是：

- A. 城市的控制性详细规划，经本级人民政府批准后，报本级人民代表大会常务委员会和上一级人民政府备案
- B. 修改控制性详细规划的，组织编制机关应当论证并征求规划地段内利害关系人的意见，并向原审批机关提出专题报告，经原审批机关同意后，方可编制修改方案
- C. 控制性详细规划修改涉及城市总体规划的强制性内容时，应当先修改总体规划
- D. 城乡规划主管部门依据修建性详细规划核定建设用地的位置、面积、允许建设的范围，核发建设用地规划许可证

47. 出让与划拨是建设单位取得国有土地使用权的方式。下列该两种取得土地使用权的表述中

符合法律规定的是：

- A. 土地出让合同签订前，城市人民政府城乡规划主管部门应当依据控制性详细规划，提出出让地块的位置、使用性质、开发强度等规划条件
- B. 甲公司转让划拨用地上的房地产时，房屋的所有权和该房屋占用范围内的土地使用权既可以同时转让也可以分别单独转让
- C. 经批准准予转让的以划拨方式取得的房地产，应当由转让方办理土地使用权出让手续并缴纳土地出让金
- D. 在签订国有土地使用权出让合同前，建设单位应当持建设项目的批准、核准、备案文件，向城市人民政府城乡规划主管部门领取建设用地规划许可证

五、环资法

◆ 终极必背

【点 1】行政制度

1. 建设项目环评的分类管理：大书小表。
2. 禁止重复环评。
3. 环境质量标准\排污标准：①均分国标（环境部制定），地标（省级政府制定）。②地标均报环境部**备案**（非批准）。
4. **质标是基础**。（环境质量标准是排污标准制定的基础。）
5. **超标限停关**。（超过污染物排放标准或者超过重点污染物排放总量控制指标排放污染物的，**环保局可……限制生产、停产整治**；情节严重的，经**政府批准**，责令**停业关闭**。）
6. 造成或者可能造成严重污染的，**环保部门**，可以**查封、扣押……设施、设备**。
7. 总量控制制度：针对重点污染物排放的地区和流域。（国务院下达总量控制指标；省级政府分解落实；未完成目标的，应当暂停审批）
8. 生态红线：**功、敏、脆**
9. 拒不改正的……**按日连续处罚**。

【点 2】环境侵权

1. 排污企业：无过错责任\对**无因果关系**承担举证责任\多因一果 \第三人侵权不免责
2. 环评机构+环境监测机构+设备设施维护运营机构，**弄虚作假……承担连带责任**。
3. 提起环境**损害赔偿**，诉讼的时效 3 年；
4. **停止侵害**—无时效限制；**损害赔偿**—3 年。

【点 3】环境公益诉讼

◆ 点睛练习

48. 甲市政府决定建设一座大型化工厂，被列为重点排污单位。现就其建设和排放污染物，下列表述符合法律规定的有哪些？

- A. 该项目的建设单位应当编制环境影响报告书时即向相关公众说明情况并充分征求意见并公开其主要污染物的名称
- B. 该化工厂违法排放污染物，可对其罚款，责令改正，拒不改正的处罚机关可以自责

令改正之日的次日起，按照原处罚数额按日连续处罚

C.上述罚款金额按照防治污染设施的运行成本、直接损失、间接损失以及违法所得等因素确定的规定执行

D.造成或者可能造成严重污染的，当地环境保护主管部门可以查封、扣押造成污染物排放的设施设备

49. A 省政府决定在长江沿岸建设一座大型核电站，该项目厂址位于两省交接地带，距邻省 B 省江门市直线距离不足 10 公里，遭到江门市居民强烈反对。就该建设项目的环境影响评价问题，下列判断符合法律规定的有哪些？

A. 该核电站项目相关建设单位应当编制环境影响报告书，对产生的环境影响进行专项评价

B. 就上述项目，建设单位应当在编制环境影响评价文件时即向相关公众说明情况并充分征求意见

C. 现 A 省与 B 省环境保护行政主管部门对该项目的环境影响评价结论有争议，该项目环境影响评价文件应当由国务院环境保护行政主管部门审批

D. 上述项目的建设单位未通过环境影响评价擅自开工建设的，由环保部门责令停止建设

50. 甲大型钢铁公司长期超标排放污染物造成大气污染，和甲公司毗邻的果园承包户张某因为所种植樱桃大幅减产遂起诉甲公司承担停止侵害并赔偿损失 200 万元。关于该案，下列分析符合法律规定的有哪些？

A. 甲公司可以以第三人的过错导致污染环境造成张某损害为由主张**不承担**责任或者减轻责任

B. 张某应当证明自己损害以及甲公司排放了污染物的事实并要证明排放的污染物与张某果园的损害之间具有关联性

C. 甲公司要举证证明其污染行为与张某的损害之间不存在因果关系

D. 张某请求甲公司停止侵害不受时效期间的限制