

## 2018 民诉张进德考前聚力 3 小时讲义

新浪微博 @张进德微博

1. 某市甲区的小明将位于乙区的房屋出租给丙区的王小毛居住，月租金 8000 元。现小明因王小毛拖欠 5 个月房租未付而诉诸法院，要求王小毛给付 4 万元房租。下列说法正确的是（ ）

- A. 本案可由丙区法院管辖
- B. 本案属于给付之诉；若判决生效后，小明针对生效判决提起的申请再审之诉也是给付之诉
- C. 在诉讼过程中王小毛又继续拖欠了 1 个月房租，小明只能通过另行起诉主张该新欠房租
- D. 若在租房过程中，王小毛因房屋漏水造成了自己的财产损失，王小毛对此可通过提起反诉的方式主张权利

2. 关于民事诉讼的基本原则，下列哪些选项是错误的（ ）

- A. 当事人双方可协议选择纠纷的管辖法院，这叫选择管辖，体现了处分原则
- B. 原告可以提出诉讼请求，被告就可以反驳诉讼请求，这体现了对等原则
- C. 在一起公示催告程序案件中，法院未经开庭直接做出了除权判决，这违反了辩论原则
- D. 根据检察监督原则，检察机关对某起宣告死亡案件的错误判决可以提出检察建议，但不得抗诉

3. 下列关于民事诉讼中审判组织与相关程序的适用，哪些说法是正确的（ ）

- A. 选民资格案件的审理适用合议制，人民陪审员可以参加其合议庭
- B. 对于检察机关提出抗诉而进行再审的案件，法院应当由审判员组成合议庭进行审理

C. 公益诉讼、第三人撤销之诉、执行异议之诉的一审案件，皆应适用普通程序审理；小额诉讼案件的审理则应适用简易程序

D. 二审法院裁定发回重审的案件，不能适用简易程序，也不能适用独任制

4. 小明起诉小丽离婚。小明急于跟王小三结婚，想尽快达到离婚目的，故大肆对本案合议庭的审判长（系本院民一庭庭长）请客送礼。小丽在法庭审理过程中发现了其中猫腻，当庭提出审判长回避。审判长为急于帮小明离婚，当庭作出了不回避决定，并继续审理该案。小丽在庭后针对不回避决定向法院申请复议，在法院复议过程中，审判长组织双方进行了第二次开庭，并当庭宣判双方离婚。关于本案的处理程序，下列说法正确的是（ ）

A. 小丽在庭审中申请回避而未在开庭前提出是违法的

B. 审判长在小丽申请回避后继续审理该案是违法的

C. 审判长在法院复议过程中继续开庭审理是违法的

D. 审判长无权决定自己是否回避，应由院长决定

5. 关于审判公开与两审终审制度，下列说法正确的是（ ）

A. 小额诉讼案件的判决一审终审，且宣判时也可不予公开

B. 法院作出的执行管辖权异议裁定不允许当事人提起上诉，而审判法院管辖权异议裁定则允许当事人上诉

C. 离婚案件应当依法不公开审理，且其判决一审终审不得上诉

D. 再审案件应当不公开审理，且再审判决不得上诉

6. 下列关于级别管辖的表述，哪些说法是错误的（ ）

A. 涉外案件全部属于中级法院管辖，故涉外案件的审判不得适用简易程序

B. 被告只得针对地域管辖提出管辖权异议，不得对级别管辖提异议

C. 移送管辖制度只解决地域管辖的错误，不解决级别管辖错误；而管辖权转移只能适用于不同级别的法院之间

D. 当事人可以通过应诉管辖和协议管辖制度变通案件的级别管辖

7. 甲市 A 区的西蜀公司与乙市 B 区的东吴公司在丙市 C 区签订了一份货物买卖合同，由卖方西蜀公司向买方东吴公司发运价值 200 万元的丹砂。双方并未约定合同履行地。

(1) 后因开采困难，西蜀公司不能履行合同，但东吴公司已经支付 50 万元货款。双方协商无果，东吴公司起诉西蜀公司交付丹砂，可由什么法院管辖( )

(2) 若西蜀公司交付了丹砂，而东吴公司 120 万元余款未付。西蜀公司起诉东吴公司支付货款，可由什么法院管辖( )

- A. 甲市 A 区法院
- B. 乙市 B 区法院
- C. 丙市 C 区法院
- D. 甲市 A 区法院、乙市 B 区法院和丙市 C 区法院都有管辖权

8. 关于协议管辖和协议仲裁的比较，下列说法正确的是( )

- A. 协议管辖只适用于合同纠纷，而协议仲裁不限于合同纠纷
- B. 管辖协议对法院的选择是受法律限制的，而仲裁协议对仲裁机构的选择则不要求仲裁机构与案件有实际的联系
- C. 当事人可以约定甲、乙两个与案件有联系的法院为管辖法院，原告起诉时选择其一即可；若当事人约定两个仲裁机构予以仲裁，且又达不成补充协议的，仲裁协议无效
- D. 管辖协议必须是书面方式，而仲裁协议可以是口头方式

9. 小明经营一家图文设计中心，领取了个体工商户营业执照（未起字号）。后小明因外出周游世界，将该中心转给朋友王小毛经营，未办理工商变更登记。后该中心承接某小型广告公司的业务，借用了 A 公司的合同专用章与广告公司签订了图文设计合同。该中心收取了广告公司的款项，却未能按期交货，导致广告公司濒临破产，处于清算过程中。此时，广告公司一方欲起诉违约。本案当事人应作如何确定( )

- A. 原告是广告公司的破产清算组

- B. 原告是广告公司
- C. 被告是图文设计中心
- D. 被告是小明、王小毛和 A 公司

10. 小明借给小倩 50 万元，因双方关系好未写借条，后借款到期，小倩以自己未向小明借款为由而拒不归还，小明便向法院提起诉讼要求小倩还款。小倩因事务繁忙，便委托常律师作为诉讼代理人，并在授权委托书中注明“全权代理”的字样。此种情况下，常律师在诉讼中实施了以下行为：

①提出管辖权异议；②提起反诉；③对小倩欠小明 50 万元予以自认；④申请法庭通知证人王小毛出庭作证；⑤与小明进行和解；⑥代为接收法院送达的判决书；⑦不服一审判决提起上诉；⑧申请回避。以上这些行为，哪些属于委托书中“全权代理”的范围（ ）

- A. ②③⑤
- B. ①④⑦
- C. ①⑥⑧
- D. ④⑤⑦

11. 小明起诉大雄公司返还借款 300 万元。关于当事人问题，下列说法正确的是（ ）

- A. 若在诉讼过程中小明死亡，则诉讼终结
- B. 若在诉讼过程中大雄公司与大鹏公司合并为小鸟公司，可由小鸟公司作为新被告继续诉讼
- C. 若在诉讼过程中小明将债权转让于黑牛公司，则法院可将黑牛公司列为第三人
- D. 若在诉讼过程中小明死亡，可由小明的继承人作为新原告继续诉讼

12. 金鑫食品公司在生产的蛋糕中违法使用添加剂，导致大量消费者食用后腹泻不止。在受害者甲诉至法院后，法院向社会发出公告，乙、丙、丁等 20 多名受害者也向法院登记成为当事人。全体原告一致推选甲、丁作为代表人进行诉

讼。此时，下列选项正确的是（ ）

- A. 诉讼代表人变更诉讼请求应经全体原告同意，否则变更行为只对自己有效
- B. 诉讼代表人委托诉讼代理人不需要征得全体原告的同意
- C. 若原告一方推选不出代表人，法院可直接指定代表人
- D. 小明也是受害者之一，他在法院公告期内未参加登记，可另行起诉保护自己权利

13. 甲省 A 市的大壮化肥公司，见 B 市的康健制药公司生产的某种新型非处方药销量颇丰，遂制造山寨药品并在全国范围内广为销售，导致大量消费者上吐下泻。某些团体欲针对大壮公司提起公益诉讼。下列说法错误的是（ ）

- A. 该公益诉讼案件应由侵权行为地或者被告住所地中级人民法院管辖
- B. 甲省消协提起公益诉讼之后，在法院开庭之前，乙省消协仍可以共同原告身份参加公益诉讼，人民检察院也可以共同原告身份参加公益诉讼
- C. 甲省消协提起公益诉讼并获胜诉之后，消费者小明作为受害者仍然可以提起私益诉讼
- D. 甲省消协提起公益诉讼之后，在诉讼中与大壮公司达成和解协议，此时甲省消协可以撤诉

14. 根据《民事诉讼法》及其司法解释的规定，关于当事人的确定，下列说法正确的是（ ）

- A. 小明 7 岁，某日用弹弓打鸟时打破了王小毛家的玻璃，王小毛应以小明父母为被告起诉
- B. 小明系由派客公司派遣至大路演艺公司的歌手，某日履行大路公司分配的工作任务，在某商厦开业典礼上献唱歌曲，将台下观众王小毛吓出了重病，花医疗费若干。王小毛可单独以派客公司为被告起诉
- C. 小明购买了卡车跑长途运输，挂靠顺风运输公司，与某公司产生运输合同纠纷，某公司欲起诉，可单独以小明作为被告
- D. 小明去世后，其名誉遭受王小毛侵害，小明的近亲属可以小明为原告提起

## 诉讼

15. 关于有独立请求权第三人与无独立请求权第三人的诉讼权利，下列说法正确的是（ ）

- A. 两者都有撤诉、参加调解和申请回避的权利
- B. 两者针对损害自己利益的生效判决，都有提起第三人撤销之诉的权利
- C. 前者有权提出管辖权异议，而后者无管辖权异议权
- D. 前者有上诉权，而后者没有上诉权

16. 下列案件中关于第三人地位的判断，说法正确的是（ ）

A. 小明与王小毛共有的一辆汽车，被王小毛擅自转卖于小倩，王小毛起诉小倩追索车款，此时小明可以有独立请求权第三人的身份起诉参加诉讼

B. 小丽起诉小明离婚，法院可将小明出轨对象王小三列为无独立请求权第三人

C. 甲公司业务员小明代表甲公司与乙公司签订购销合同，乙公司诉甲公司违约时，法院可将小明列为无独立请求权第三人

D. 乙向甲借款 10 万，到期未还；另，丙向乙借款 10 万，亦到期未还。甲行使代位权起诉丙，则法院可将乙列为无独立请求权第三人

17. 下列关于民事诉讼证据与证明的说法，哪些是正确的（ ）

A. 小明与小丽婚后一年即诉讼离婚，被告小丽在案件审理过程中，提出家里的玛莎拉蒂轿车是自己婚前个人财产并提交了婚前财产公证文书，该车归属小丽的事实属于免证的范畴

B. 王小毛为与小明争夺文化局局长职位，在其微信公众号发布一篇丑化小明的评论文章，小明起诉王小毛侵犯其名誉权，并向法院提交了王小毛的公众号文章，该文章针对小明名誉权是否受侵害的事实而言，属于本证和直接证据，同时也是电子数据

C. 因小明出轨小美，小丽诉小明离婚，并主张二人之子小帅不是小明亲生并以此主张小帅抚养权。在庭审中，小明承认出轨事实且小帅确实与自己没有父子

关系，小丽对上述事实不需再提供证据予以证明

D. 王小毛用美工刀在小明的轿车车身刻写了“小明是个王八蛋”的字样，小明诉王小毛侵犯财产权，用手机拍摄了车身刻字的照片在法庭上出示，该照片是电子数据

18. 根据民事诉讼法及其司法解释规定的证明责任分配规则，下列案件事实中，由原告承担证明责任的是（ ）

A. 小明诉王小毛在家门口堆放废旧钢筋倒掉砸伤自己，对于王小毛存在过错的事实

B. 甲公司诉乙公司侵犯其产品制造方法发明专利，对于乙公司产品的制造方法不同于甲公司的专利方法

C. 小明起诉某化工厂排放污水污染自己农田，对于化工厂污水流入农田的事实

D. 小明诉某医院医疗事故侵权，对于小明遭受伤害的事实

19. 小明诉方圆公司侵犯其计算机软件著作权，针对侵权软件与自己软件的相似程度申请了司法鉴定，并申请了证人李大正（3年前同与小明在方圆公司工作的同事）出庭作证。方圆公司对鉴定意见有异议，申请了鉴定人王小健出庭作证，并申请了某大学计算机系易教授出庭对鉴定意见的专业问题予以分析说明。最后，小明胜诉。下列说法正确的是（ ）

A. 李大正、王小健、易教授出庭时都应向法庭签署保证书

B. 鉴定意见与李大正证言都是法定证据，易教授在庭上的意见不是法定证据

C. 李大正出庭费用由小明承担，易教授出庭费用由方圆公司承担

D. 王小健适用回避制度，而李大正与易教授则不适用回避制度

20. 关于民事诉讼中的证据收集与证据使用，下列哪些说法是错误的（ ）

A. 在某环保组织诉某化工厂排放有害气体的公益诉讼案件中，针对被告所排气体是否有害的事实，法院应当主动收集证据，且该证据不需质证

B. 小明诉王小毛侵权一案，针对王小毛是否具有诉讼行为能力的事实，法院



应当主动收集证据，且该证据需要公开质证

C. 昆仑公司诉乾坤公司合同纠纷一案，原告向某行业协会申请提供一份涉及商业秘密的证据但遭拒绝，转而向法院申请调查该证据，法院应当调查收集，且该证据需要公开质证

D. 小明诉天地公司专利许可使用合同纠纷一案，偷录了双方缔约磋商过程的一份录音，其中提及涉案的合同文本由天地公司保存。小明在举证期限届满前申请法院责令被告提交合同文本，法院以录音系偷录为由拒绝了小明的申请

21. 小明诉请小倩返还借款 2 万元，为证明这一事实，小明向法院提交了当初给小倩的微信转账记录；小倩则主张没有向小明借款，并申请证人郑三出庭作证，郑三的证言表明小倩比较富有，平日出手阔绰，不曾见过小倩向他人借钱。关于原、被告双方的证据下列哪些选项是正确的（ ）

- A. 微信记录是本证，证人证言是反证
- B. 微信记录是本证，证人证言也是本证
- C. 微信记录是直接证据，证人证言是间接证据
- D. 微信记录是间接证据，证人证言也是间接证据

22. 根据民事诉讼法相关规定，关于期间，下列哪些选项是错误的（ ）

- A. 法定期间的届满日和期间中遇有节假日的，应当在计算期间时予以扣除
- B. 当事人参加诉讼的在途期间和诉讼文书的在途时间都不包括在期间内
- C. 法定期间都是不可变的，但当事人因不可抗拒事由耽误期间的，可向法院申请顺延期间
- D. 被告提起反诉的时间要求为答辩期满前

23. 关于民事诉讼法上的保全制度，下列哪些说法是正确的（ ）

- A. 诉前保全的启动只能依当事人申请，诉讼中保全则可以由法院依职权
- B. 诉前保全必须在提供担保后才能实施，诉讼中保全则未必需要提供担保
- C. 法院采取保全措施错误给被保全人造成损失的，由法院予以赔偿
- D. 诉前保全由被保全财产所在地、被申请人住所地或对案件有管辖权的法院



予以保全，诉讼中保全则应由受案法院予以保全

24. 下列关于我国民事诉讼法上的一般送达制度，说法正确的是（ ）

A. 调解书、支付令以及简易程序中的所有文书都不可适用公告送达

B. 调解书不可适用留置送达，支付令可适用留置送达

C. 裁定书、判决书、调解书不可适用电子送达

D. 委托送达只适用于不同法院之间的委托，转交送达只适用于受送达人是军人以及受送达人被监禁、被采取强制性教育措施的情况

25. A 医疗器械公司研制出一种波普治疗仪并申请取得了专利权。后来，A 公司发现市场上大量销售由 B 仪器公司生产的波普治疗仪的主要技术性能很类似于自己的专利产品，A 公司认为 B 公司的行为严重侵犯了自己的专利权。如果不及时制止 B 公司的行为，将会使自己合法权益受到难以弥补的损害。请问：在起诉之前，A 公司不能向法院申请采取哪种措施（ ）

A. 证据保全的措施

B. 责令停止 B 公司有关行为的措施

C. 财产保全的措施

D. 先予执行的措施

26. 在民事诉讼中，双方当事人可以达成庭外和解。在仲裁程序中，当事人也可以达成和解协议。关于诉讼和解与仲裁和解，下列哪些说法是正确的（ ）

A. 达成诉讼和解后，原告可以申请撤诉；达成仲裁和解后，申请人也可以撤回仲裁申请

B. 诉讼和解协议没有强制执行力，而仲裁和解协议具备强制执行力

C. 诉讼和解与仲裁和解都是双方当事人的合意行为，法院与仲裁委员会都不得参与

D. 达成诉讼和解后，当事人可向法院申请根据和解协议制作调解书；达成仲裁和解后，当事人也可向仲裁庭申请制作调解书

27. 小明有一民国昆仑玉花瓶，某日在街边与友人王小毛共同赏玩。因回头看路过的美女甲，王小毛失手摔碎了花瓶。小明诉王小毛赔偿损失 6 万元，将美女甲列为第三人。在诉讼中，当事人达成调解协议，王小毛愿赔偿小明 6.6 万元，并由保人乙为该调解协议的履行提供担保；美女甲不需要承担赔偿责任。下列哪一选项是正确的（ ）

- A. 调解协议的数额超过了小明的诉讼请求，法院不应准许
- B. 若达成调解后，王小毛当庭通过手机支付宝向小明转账 6.6 万元，法院可不再制作调解书
- C. 若法院制作了调解书，向美女甲送达时遭拒签，则调解书不生效
- D. 若法院制作了调解书，向保人乙送达时遭拒签，则调解书不生效

28. 关于民事诉讼法及司法解释中规定的民事诉讼立案制度，下列说法中错误的是（ ）

- A. 我国实施立案登记制，意味着法院接到当事人提交的民事起诉状后必须立案
- B. 法院接到当事人提交的民事起诉状后应当予以登记，并在 15 日内决定是否立案
- C. 法院对于当事人的起诉，在立案前认为不符合起诉条件的，应当决定不予受理
- D. 法院对于当事人的起诉，在立案后认为不符合起诉条件的，应当判决驳回诉讼请求

29. 关于法院对有关案件起诉的处理，下列案件中错误的是哪些（ ）

- A. 在顾某诉范某侵权一案中，顾某主张财产损失，法院判其胜诉；判决生效后，顾某再次起诉向范某主张同一侵权案件中的精神损害，法院受理了此案
- B. 小明和小丽是夫妻，小丽于 5 年前离家出走，至今下落不明，现小明诉至法院，要求离婚，法院不予受理，并告知小明应先申请宣告小丽死亡
- C. 钱老汉诉其子钱多多，要求钱多多支付赡养费，法庭判决钱多多每月付赡养费 500 元，一审判决后，双方都未上诉。现钱老汉身染重病，赡养费用增加，

于是向法院再次起诉要求其子增加赡养费，法院作为新案受理

D. 小明起诉王小毛租赁合同违约，一审判小明胜诉。判决生效后，王小毛又起诉主张该租赁合同无效，法院应当裁定不予受理

31. 小明诉王小毛名誉侵权一案，甲县法院适用简易程序由人民陪审员郑三陪进行了独任审理。法院认为此案事实清楚，争议不大，没有传唤王小毛出庭，但对小明进行了充分询问。后经双方当事人同意，法院作出了一份在事实认定与裁判理由方面极其简化的判决书。在向当事人送达判决书时，王小毛下落不明，法院对其进行了公告送达。本案中程序不合法的地方有哪些( )

- A. 由人民陪审员进行了独任审理
- B. 法院对案件进行了不开庭审理
- C. 法院作出了简化的判决书
- D. 法院对王小毛公告送达了判决书

32. 下列关于法院审理方式的说法中，正确的是( )

- A. 某基层法院适用小额诉讼程序审理的案件，可以不开庭审理
- B. 按照二审程序进行再审，双方当事人已经其他方式充分表达意见、且书面同意不开庭审理的，可以不开庭审理
- C. 法院对于债权人申请支付令的案件，可以开庭也可以不开庭审理
- D. 二审案件的审理，以开庭审理为原则

33. 甲市 A 区的王大明起诉二子王小明（住甲市 B 区）和王小毛（住甲市 C 区）追索赡养费，一审判决王小明与王小毛每月分别支付赡养费 800 元和 1000 元。下列说法正确的是( )

- A. A 区、B 区、C 区法院对本案皆有管辖权
- B. 若王小毛认为一审判决王小明支付赡养费过少为由提起上诉，则王小毛为上诉人，王小明为被上诉人，王大明为原审原告
- C. 在一审宣判时，王小毛向法庭口头表达了不服，即可构成上诉
- D. 王小毛上诉进入二审程序之后，王小毛有权撤回上诉，王大明也有权撤回

## 起诉

34. 下列关于第二审程序与审判监督程序之比较的表述，正确的是（ ）

- A. 第二审程序不可能在基层人民法院适用，而审判监督程序有可能在基层人民法院适用
- B. 适用第二审程序以开庭审理为原则，而适用审判监督程序以书面审理为原则
- C. 第二审程序没有普通程序和简易程序的区分，而审判监督程序可以适用简易程序
- D. 适用第二审程序作出的裁判是终审裁判，而适用审判监督程序作出的裁判未必是终审裁判

35. 甲市 A 区法院的一审判决已经生效，但审判人员有枉法裁判的行为。关于本案的审判监督程序，下列说法正确的是（ ）

- A. 若甲市 A 区检察院向 A 区法院提出检察建议未果，可再向甲市检察院提请抗诉
- B. 若甲市 A 区检察院向 A 区法院提出检察建议未果，可再行由甲市 B 区检察院向 A 区法院提出检察建议
- C. 若当事人向甲市中院申请再审被驳回后，可再向 A 区检察院申请检察建议
- D. 若当事人向 A 区检察院申请检察建议被驳回后，可再向甲市检察院申请抗诉

36. 小明诉光明村村委会返还抚恤金纠纷一案，甲市 A 区法院进行了审理并作出支持小明诉讼请求的判决。一审判决生效后，小明向 A 区法院申请执行。村委会因原判决缺乏证据证明而向甲市中级人民法院申请再审。下列哪些选项是正确的（ ）

- A. 本案可由甲市中级人民法院予以再审，甲市中院也可指令甲市 A 区法院再审
- B. 在法院审查村委会再审申请过程中，甲市检察院向甲市中院提起抗诉，甲市中院应直接裁定再审

- C. 法院应当适用二审程序再审本案
- D. 法院裁定进入再审程序之后，必须裁定对原判决中止执行

37. 小明诉小倩借款纠纷一案，法院一审判决小倩偿还小明 88 万元本金与利息，小倩不服，提出上诉。二审期间，小倩与小明达成书面和解协议，小明撤回上诉，小倩在小明撤诉后一个月内一次性支付小明 90 万元。此后，小明撤回上诉，法院准许。一个月后，小倩反悔并不履行和解协议。关于小明实现债权，下列哪些选项正确( )

- A. 可依和解协议对小倩向法院申请强制执行
- B. 可依一审判决对小倩向法院申请强制执行
- C. 可依和解协议对小倩另行起诉
- D. 可依一审判决对小倩向法院申请强制执行，同时再对小倩提起针对和解协议的违约诉讼

38. 天大公司向地大公司购买了 30 万元货物，天大公司以地大公司交付货物不符合约定为由拒绝付款。为此，地大公司向 A 法院申请支付令，要求天大公司支付货款。在支付令异议期间，天大公司既不提出异议，也不履行义务，而是向 B 法院提起诉讼，要求退货。下列说法哪些说法是正确的( )

- A. 若天大公司拒收支付令，法院可适用留置送达
- B. 支付令在债务人异议期满后才生效
- C. B 法院受理后，A 法院应裁定终结督促程序，且将案件转入民事诉讼程序
- D. 在支付令异议期满后地大公司有权持支付令向法院申请强制执行

39. 关于公示催告程序的说法，下列选项正确的是( )

- A. 能够适用公示催告程序的事项仅限于各种票据
- B. 利害关系人只能在公告期内向法院申报权利
- C. 利害关系人向法院申报权利后，法院应当开庭，并通知申请人到庭与之辩论
- D. 公示催告阶段可以适用独任制，但作出除权判决必须适用合议制

40. 小华与小刚因一块十斤重的琥珀买卖合同发生纠纷, 诉至 Q 区人民法院, 法院判决小华交付该琥珀后, 小华拒不履行义务。Q 区法院根据小刚的申请对该琥珀进行强制执行。在执行过程中, 小明向执行法院提出异议, 认为该琥珀所有权属自己, 是自己借给小华欣赏的。下列说法正确的是( )

- A. 在审查异议期间, 法院对该琥珀不能扣押, 也不能处分
- B. 经审查异议成立, 法院应当裁定执行中止
- C. 如果法院裁定驳回了小明的异议, 小明可在 15 日内对 Q 区法院的原判决申请再审
- D. 如果法院裁定驳回了小明的异议, 小明可在 15 日内向 Q 区法院提起诉讼主张对该琥珀的权利

41. 小华与小刚因一块十斤重的琥珀买卖合同发生纠纷, 诉至 Q 区人民法院, 法院判决小刚支付货款后, 小刚拒不履行义务。Q 区法院根据小华的申请对小刚的一辆汽车进行强制执行。在执行过程中, 小明向执行法院提出异议, 认为该汽车已被小刚卖给自己, 并办理了登记; 但小刚坚持认为汽车是自己的。下列说法正确的是( )

- A. 如果法院裁定驳回了小明的异议, 小明可以对 Q 区法院的原判决申请再审
- B. 如果法院裁定驳回了小明的异议, 小明可以向 Q 区法院提起诉讼主张对汽车的权利
- C. 若小明向 Q 区法院起诉, 则以小华为被告, 可列小刚为第三人
- D. 若小明向 Q 区法院起诉, 应就其对汽车享有足以排除执行的民事权益承担证明责任

42. 下列关于在执行过程中的执行承担制度的适用, 说法正确的是( )

- A. 若作为被执行人的公民死亡, 且其继承人没有放弃继承的, 法院可对继承人强制执行
- B. 若作为被执行人的法人分公司不能履行义务的, 法院可对法人强制执行
- C. 若作为被执行人的个人独资企业不能履行义务的, 法院可对企业主强制执

行

D. 若作为被执行人的法人不能履行义务的，法院可对股东强制执行

43. 关于民事诉讼与民商事仲裁两种纠纷解决方式的区别，下列哪些说法是正确的( )

- A. 离婚案件可以通过民事诉讼解决，但却不能适用仲裁
- B. 生效判决确有错误可以再审，生效的仲裁裁决确有错误只能申请重新仲裁
- C. 民事诉讼以公开审理为原则，仲裁以不公开审理为原则
- D. 民事诉讼的保全措施由法院实施，仲裁中的保全则由仲裁委员会实施

44. 小明在网上发表文章指责某大学教授马庆西编造虚假的学术经历，并称马庆西为“砖家”。马为此起诉。经审理，小明被判决赔礼道歉并赔偿精神损失费，但他拒绝履行该义务。对此，法院可采取下列哪些措施( )

- A. 由小明支付迟延履行金和迟延履行利息
- B. 采取公告、登报等方式，将判决的主要内容公布于众，费用由小明负担
- C. 决定对小明罚款或拘留
- D. 限制小明乘坐飞机以及限制其子就读高收费私立学校等高消费行为

45. 小明与甲医药公司因牛黄买卖合同纠纷发生争议，根据买卖合同中的仲裁条款提交 W 仲裁委员会进行仲裁。在规定期限内，甲公司选定了周某作为仲裁员，小明选定了孙某作为仲裁员，但双方并未共同选定第三名仲裁员。后，仲裁委员会主任直接指定了张某作为第三名仲裁员，且指定周某作为首席仲裁员。在仲裁过程中，小明申请周某回避并获得成功，甲公司重新选定了刘某作为仲裁员。仲裁庭作出了裁决。下列说法正确的是( )

- A. 若甲公司以买卖合同无效为由向法院起诉确认仲裁条款无效，同时小明提交 W 仲裁委员会认定仲裁条款有效，此时应由法院对仲裁条款效力作出确认。且基于买卖合同无效，法院应当裁定仲裁条款无效
- B. 仲裁委员会主任指定张某作为仲裁员、指定周某作为首席仲裁员是正确的
- C. 周某回避之后，小明可向仲裁庭申请确认之前进行的仲裁程序无效，但仲



裁庭有权认定之前程序有效

D. 仲裁裁决作出后, 小明可以适用法律错误为由向 W 仲裁委员会所在地中级人民法院申请撤销仲裁裁决