

试卷代号:24176

座位号

○—○—○

## 国家开放大学 2023 年秋季学期期末统一考试

### 法律咨询与调解 试题

2024 年 1 月

考点名称:

姓名:

学号:

○—○—○

#### 注意事项:

- 将你的学号、姓名及考点名称填写在试题和答题纸的规定栏内。考试结束后,把试题和答题纸放在桌上。试题和答题纸均不得带出考场。待监考人员收完试题和答题纸后方可离开考场。
- 仔细阅读题目的说明,并按题目要求答题。所有答案必须写在答题纸的指定位置上,写在试题上的答案无效。
- 用蓝、黑圆珠笔或钢笔(含签字笔)答题,使用铅笔答题无效。

#### 一、单项选择题(每题只有一个正确答案,多选或少选、错选均不得分,每题 4 分,5 题,共 20 分)

- 法律咨询应当以( )为中心。  
A. 当事人                                   B. 法律职业者  
C. 人民法院                               D. 司法行政机关
- ( )是指国务院为领导和管理国家各项行政工作,根据宪法和法律,按照法律规定的程序制定的政治、经济等各类法规的总称。  
A. 部门规章                               B. 地方性法规  
C. 地方政府规章                          D. 行政法规
- ( )是指当出现两个或多个法律陈述,这些陈述都有一定的依据和道理,但又相互矛盾,因此需要法官从这些陈述中选择其中一个或多个作为法律决定的依据。  
A. 演绎推理                               B. 归纳推理  
C. 辩证推理                               D. 类比推理

4. 人民调解委员会是依法设立的调解民间纠纷的( )。

- A. 审判机关
- B. 群众性组织
- C. 司法行政机关
- D. 法律监督机关

5. 以下关于人民调解委员会的组织构成的表述中,正确的是( )。

- A. 人民调解委员会委员不得连选连任
- B. 村民委员会、居民委员会设立人民调解委员会
- C. 人民调解委员会的设立及其组成人员,应当向所在地基层人民法院备案
- D. 人民调解委员会独立调解民间纠纷,不需要任何机关组织进行业务指导

#### 二、多项选择题(每题有两个或两个以上正确答案,多选或少选、错选均不得分,每题 5 分,5 题,共 25 分)

6. 法律咨询工作遵循的基本原则包括( )。

- A. 平等原则
- B. 法治原则
- C. 诚信原则
- D. 专业原则

7. 法律职业者从事法律咨询必须具备一定的能力,该能力主要有( )。

- A. 掌握充分的法律知识的能力
- B. 认真听取当事人陈述,充分了解案件事实的能力
- C. 关于法律观点与法律主张的专业表达能力
- D. 将法律专业意见转化成通俗语言,并准确表达的能力

8. 根据《宪法》《立法法》等相关法律规定,我国的法律解释包括哪些?( )

- A. 立法解释
- B. 指导性案例解释
- C. 行政解释
- D. 司法解释

9. 法律规范具有的性质主要有( )。

- A. 法律规范是一种社会规范
- B. 法律规范具有严密的逻辑结构
- C. 法律规范是国家制定或认可的,具有国家意志性
- D. 法律规范是法律功能的承载者

10. 并非任何纠纷都适用人民调解,以下哪些纠纷情况是人民调解委员会不得受理的? ( )

- A. 法律、法规规定只能由专门机关管辖处理的
- B. 法律、法规禁止采用人民调解方式解决的
- C. 在当事人向人民调解委员会提交调解申请前,人民法院已经受理的纠纷
- D. 在当事人向人民调解委员会提交调解申请前,公安机关已经解决的纠纷

### 三、简答题(每题 10 分,3 题,共 30 分)

11. 请简要描述我国民事诉讼证据类型。

12. 请简述人民调解对于纠纷解决的意义。

13. 如何通过司法确认赋予调解书以强制执行力?

### 四、案例分析题(3 题,共 25 分)

#### 14. 材料一:案情简介

2021 年 4 月 23 日,王某在春风公司处购买一辆轿车,5 月 1 日王某全额支付车款及牌照办理代理费,春风公司向王某出具了购车发票及相应资料,却没有将车辆合格证交付给王某。车辆合格证是车辆生产企业印制并随车配发的唯一证明汽车整车合格的法定文件,是机动车整车出厂合格的证明及车辆上户时必备的证件,通常应随销售车辆一并转让。随后,王某持续向春风公司讨要车辆合格证。2021 年 12 月,春风公司向王某出具《承诺书》,承诺“在 2022 年 3 月 15 日前将车辆合格证给予客户……”。但到期后,春风公司并未交付车辆合格证,导致王某无法给新购车辆办理牌照。

后经多次调解,春风公司承认其已将车辆合格证抵押给 M 银行 N 市支行(下称 M 银行)。原来,王某购买的车辆出厂后,生产商兴隆公司将车辆(含车辆相关资料)交由经销商春风公司销售。兴隆公司、春风公司与 M 银行三方签订的《金融服务网络协议从属协议》约定,春风公司向 M 银行贷款,春风公司以现有及将有的车辆(包括王某购买的车辆)向 M 银行提供抵押担保,并在有关行政管理部门办理了抵押登记。M 银行仅就车辆合格证进行监管质押,而车辆及其他手续仍由春风公司实际掌控。若春风公司将车辆销售款交付 M 银行,即可换取质押的车辆合格证。后因春风公司未能将车辆销售款交付给 M 银行分行,导致纠纷的发生。

#### 材料二:法律规定

《民法典》第 236 条:“妨害物权或者可能妨害物权的,权利人可以请求排除妨害或者消除危险。”第 320 条:“主物转让的,从物随主物转让,但是当事人另有约定的除外。”第 404 条:“以动产抵押的,不得对抗正常经营活动中已经支付合理价款并取得抵押财产的买受人。”

请结合上述案情和法律规定,回答下列问题:

(1)依据上述法律规定,车辆合格证与车辆之间是怎样的关系? 简要说明理由(10 分)

(2)王某是否有权要求 M 银行交付车辆合格证? 简要说明理由(10 分)

(3) M 银行能否以《金融服务网络协议从属协议》为依据,拒绝交付车辆合格证? 简要说明理由(5 分)

国家开放大学2023年秋季学期期末统一考试

法律咨询与调解 试题答案及评分标准

(供参考)

2024年1月

一、单项选择题(每题只有一个正确答案,多选或少选、错选均不得分,每题4分,5题,共20分)

1. A      2. D      3. C      4. B      5. B

二、多项选择题(每题有两个或两个以上正确答案,多选或少选、错选均不得分,每题5分,5题,共25分)

6. ABCD      7. ABCD      8. ACD      9. ABCD      10. ABCD

三、简答题(每题10分,3题,共30分)

11. 请简要描述我国民事诉讼证据类型。

参考答案:根据《民事诉讼法》第66条,民事诉讼活动涉及的证据主要包括:

- (1)当事人的陈述;(1分)
- (2)书证;(2分)
- (3)物证;(2分)
- (4)视听资料;(1分)
- (5)电子数据;(1分)
- (6)证人证言;(1分)
- (7)鉴定意见;(1分)
- (8)勘验笔录。(1分)

12. 请简述人民调解对于纠纷解决的意义。

参考答案:(1)消解情绪对立。(3分)相比于诉讼,人民调解的优势主要体现在,人民调解可以借助日常生活语言中的道德情感力量来说服当事人,对当事人的情感进行排解,使得当事人能够基于道德规范来认识自己,并在此基础上接受符合道德规范的解决方法。(2分)

(2)降低纠纷解决成本。(3分)人民调解的一个重要意义就是降低了纠纷解决成本。人民调解委员会是群众自治组织,不收取费用。相较于诉讼而言,人民调解在程序、证据、格式化文书等方面的要求没有那么严格,几乎可以随到随调。人民调解相比于诉讼,其优势还在于:对那些证据不充分、法律规范不完善的案件,人民调解可以通过情理上的修辞说服当事人接受一种对双方都有利的解决方案。即使在人民调解中找不到明确的法律条文,但仍然可以借助情理、习惯、风俗来调解当事人之间的冲突。(2分)

13. 如何通过司法确认赋予调解书以强制执行力?

参考答案:调解书的司法确认程序,是将调解书的效力与司法权威性结合起来,通过司法赋予其强制执行力。

经人民调解委员会调解达成调解协议后,双方当事人认为有必要的,可以自调解协议生效之日起三十日内共同向人民法院申请司法确认,人民法院应当及时对调解协议进行审查,依法确认调解协议的效力。(5分)

人民法院受理申请后,经审查,符合法律规定的,裁定调解协议有效,一方当事人拒绝履行或者未全部履行的,对方当事人可以向人民法院申请执行(3分);不符合法律规定的,裁定驳回申请,当事人可以通过调解方式变更原调解协议或者达成新的调解协议,也可以向人民法院提起诉讼。(2分)

四、案例分析题(共25分)

14. (1)依据上述法律规定,车辆合格证与车辆之间是怎样的关系?简要说明理由

参考答案:车辆合格证作为车辆办理牌照的重要单证资料,与汽车之间是主物与从物的关系,主物转让的,从物随主物转让。(5分)本案中,春风公司作为出卖人,应当在销售车辆的同时,将车辆有关重要单证资料一并转让给买受人王某。(5分)

(2)王某是否有权要求M银行交付车辆合格证?简要说明理由

参考答案:王某通过与春风公司的买卖合同取得对于车辆及有关资料的所有权。(2分)缺少车辆合格证致使王某无法为车辆办理拍照,无法正常使用,影响王某对于车辆所有权的实现,(3分)因此,王某可以请求M银行排除妨害,即交付车辆合格证。(5分)

(3)M银行能否以《金融服务网络协议从属协议》为依据,拒绝交付车辆合格证?简要说明理由

参考答案:M银行分行虽已办理车辆抵押登记,但其抵押权不得对抗正常经营活动中已支付合理价款并取得抵押财产的王某的所有权。(5分)

考试点名称：姓名：学号：○—○—○

试卷代号：24176

座位号□□

○—○—○

## 国家开放大学 2024 年春季学期期末统一考试

### 法律咨询与调解 试题

2024 年 7 月

#### 注意事项：

- 将你的学号、姓名及考点名称填写在试题和答题纸的规定栏内。考试结束后，把试题和答题纸放在桌上。试题和答题纸均不得带出考场。待监考人员收完试题和答题纸后方可离开考场。
- 仔细阅读题目的说明，并按题目要求答题。所有答案必须写在答题纸的指定位置上，写在试题上的答案无效。
- 用蓝、黑圆珠笔或钢笔(含签字笔)答题，使用铅笔答题无效。

#### 一、单项选择题（每题只有一个正确答案，多选或少选、错选均不得分，每题 4 分，5 题，共 20 分）

- 根据《律师执业管理办法》，以下哪一项违反了律师从事法律咨询应遵守的诚信原则？（ ）
  - 诚实告知委托人该委托事项办理可能出现的法律风险
  - 及时向委托人通报委托事项办理进展情况
  - 依案件需要，自行变更委托事项、权限，未告知委托人
  - 对于办理结果，不向委托人作出不当承诺
- 以下关于法律推理表述正确的是哪一项？（ ）
  - 法律推理是从已知的前提推导出法律结论的思维过程，其目的在于从既定的法律规范中推断出最终的判决
  - 归纳推理是从一般到特殊的三段论推理：法律规范是大前提，案件事实是小前提，结论就是判决或裁定
  - 演绎推理是从特殊到一般的推理，在法律适用过程中运用演绎推理的典型是判例法制度
  - 无论民事诉讼或刑事诉讼活动均可以适用类比推理，即通过比较在先案例与当下案例的异同，判断是否适用在先案例的规则

- 以下关于证据效力评估的表述，哪一项是正确的？（ ）
    - 任何证据必须查证属实才能作为定案依据，查清证据的客观性是审查判断证据的主要任务
    - 证据的关联性是证据的本质属性，也是证据具有证据资格的前提
    - 证据的合法性，是指证据与待证案件事实之间的联系及联系程度
    - 证据的客观性，是指证据的形式及收集程序应符合法律法规的规定
  - 以下关于人民调解的基本原则的表述，哪一项是正确的？（ ）
    - 任何事务与纠纷都可以适用人民调解
    - 当事人一旦选择人民调解，就不能再寻求诉讼、仲裁等其他纠纷解决途径
    - 人民调解员为了快速解决纠纷，促成调解协议，可以适当限制一方当事人的合法权利
    - 在不违反法律强制性规定的情况下，人民调解应当坚持情理法相结合原则
  - 以下关于人民调解委员会成员的组成与产生，表述错误的是哪一项？（ ）
    - 人民调解委员会由委员 3 至 9 人组成，设主任 1 人
    - 县级以上地方人民政府司法行政部门负责指导本行政区域的人民调解工作
    - 人民调解委员会委员每届任期 3 年，禁止连选连任
    - 人民调解委员会中应当有妇女委员
- #### 二、多项选择题（每题有两个或两个以上正确答案，多选或少选、错选均不得分，每题 5 分，5 题，共 25 分）
- 作为一种法律行为，法律咨询具有哪些特征？（ ）
    - 法律咨询是一种专业性活动
    - 法律咨询是一种服务性活动
    - 法律咨询是一种专业知识与非专业知识交叉的沟通过程
    - 法律咨询具有宣传国家法律的客观效果
  - 法律职业者从事法律咨询应具备一定的技巧，其技巧主要有（ ）。
    - 以当事人为中心，鼓励当事人充分描述所有事实与诉求
    - 诚信为本，充分告知当事人收费标准及存在的法律风险
    - 以非诉讼解决方式优先，尽量减少当事人负担
    - 充分展示所有利弊，帮助当事人独立做出决定
  - 以下关于民事诉讼活动中证据的来源的表述，正确的有（ ）。
    - 当事人对自己提出的主张，有责任提供证据
    - 对于当事人及其代理人难以取得但又确实有助于查明案件事实的证据，可以向法院申请调取证据
    - 从各种互联网终端获得的电子数据也可以作为证据使用，但应合法取得并及时进行公证
    - 对于一些专业性较强的问题，当事人可以委托专业的调查公司或机构收集证据

9. 根据《人民调解法》，选拔任命人民调解员需符合以下哪些要求？（ ）

- A. 公道正派
- B. 热心人民调解工作
- C. 具有一定文化水平、政策水平和法律知识
- D. 成年公民

10. 当事人申请调解协议的司法确认，人民法院审查发现调解协议具有下列哪些情形，应当裁定驳回申请（ ）。

- A. 违反法律强制性规定的
- B. 损害国家利益、社会公共利益、他人合法权益的
- C. 违反自愿原则的
- D. 内容不明确的

### 三、简答题(每题 10 分,3 题,共 30 分)

11. 请简要论述法律解释的必要性。

12. 请简述调解过程中当事人享有哪些权利。

13. 请简述人民调解的技巧有哪些。

### 四、案例分析题(共 25 分)

14. 材料一：案情简介

王某系 Z 公司员工，Z 公司位于 T 市 N 区国际商业中心八楼。2021 年 6 月 10 日上午，Z 公司派王某去机场接客户，王某向公司领取汽车钥匙和汽油票后，从 Z 公司所在的国际商业中心八楼下楼，欲到院内停放的轿车处去开车。行至一楼门口台阶处时，脚下一滑，从四层台阶处摔倒地面上，造成四肢不能动。Z 公司立即派人将其送至医院救治，经诊断为颈髓过伸位损伤合并颈部神经根牵拉伤、上唇挫裂伤、左手臂擦伤、左腿皮擦伤。王某于 12 月 15 日向 T 市 N 区劳动人事局提出工伤认定申请，并于 2022 年 2 月向 N 区人力资源和社会保障局（以下简称人社部）提交工伤认定申请表。

Z 公司认为王某摔伤地点并非位于工作场所，不应当认定为工伤。王某的工作场所应为 Z 公司在国际商业中心八楼的营业场所和王某所开的汽车内。而王某摔伤的地点是国际商业中心一楼门口的台阶处，不属于王某工作场所的范围，不应认定为工伤。

N 区人社部作出《工伤认定决定书》，认为王某摔伤不是因其工作任务（即开车）所致，也不是因雨、雪天气导致台阶地滑等其他客观原因所致，而是因为王某个人精力不集中导致摔伤，故王某摔伤不属于因“工作原因”致伤的法定情形。因此，人社部决定不认定王某摔伤事故为工伤事故。

### 材料二：法律规定

《工伤保险条例》第 14 条“职工有下列情形之一的，应当认定为工伤：（一）在工作时间和工作场所内，因工作原因受到事故伤害的；（二）工作时间前后在工作场所内，从事与工作有关的预备性或者收尾性工作受到事故伤害的；（三）在工作时间和工作场所内，因履行工作职责受到暴力等意外伤害的；（四）患职业病的；（五）因工外出期间，由于工作原因受到伤害或者发生事故下落不明的；（六）在上下班途中，受到非本人主要责任的交通事故或者城市轨道交通、客运轮渡、火车事故伤害的；（七）法律、行政法规规定应当认定为工伤的其他情形。”第 15 条“职工有下列情形之一的，视同工伤：（一）在工作时间和工作岗位，突发疾病死亡或者在 48 小时之内经抢救无效死亡的；（二）在抢险救灾等维护国家利益、公共利益活动中受到伤害的；（三）职工原在军队服役，因战、因公负伤致残，已取得革命伤残军人证，到用人单位后旧伤复发的。”第 16 条“职工符合本条例第 14 条、第 15 条的规定，但是有下列情形之一的，不得认定为工伤或者视同工伤：（一）故意犯罪的；（二）醉酒或者吸毒的；（三）自残或者自杀的。”

《最高人民法院关于审理工伤保险行政案件若干问题的规定》第 4 条“社会保险行政部门认定下列情形为工伤的，人民法院应予支持：（一）职工在工作时间和工作场所内受到伤害，用人单位或者社会保险行政部门没有证据证明是非工作原因导致的；（二）职工参加用人单位组织或者受用人单位指派参加其他单位组织的活动受到伤害的；（三）在工作时间内，职工来往于多个与其工作职责相关的工作场所之间的合理区域因工受到伤害的；（四）其他与履行工作职责相关，在工作时间及合理区域内受到伤害的。”第 5 条“社会保险行政部门认定下列情形为“因工外出期间”的，人民法院应予支持：（一）职工受用人单位指派或者因工作需要在工作场所以外从事与工作职责有关的活动期间；（二）职工受用人单位指派外出学习或者开会期间；（三）职工因工作需要的其他外出活动期间。职工因工外出期间从事与工作或者受用人单位指派外出学习、开会无关的个人活动受到伤害，社会保险行政部门不认定为工伤的，人民法院应予支持。”

王某不服上述决定，他在寻求法律咨询的过程中提出以下问题，请您以法律职业者的角色，结合案情和法律规定回答问题：

- (1)根据法律规定，需要具备哪些条件才能被认定为工伤？（5 分）
- (2)针对 Z 公司的观点，王某摔伤的一楼门口台阶处是否属于“工作场所”？简要说明理由。（10 分）
- (3)针对 N 区人社部的观点，王某摔伤能否认定为“因工作原因”导致？简要说明理由。（10 分）

国家开放大学2024年春季学期期末统一考试

法律咨询与调解 试题答案及评分标准

(供参考)

2024年7月

一、单项选择题(每题只有一个正确答案,多选或少选、错选均不得分,每题4分,5题,共20分)

1. C      2. A      3. A      4. D      5. C

二、多项选择题(每题有两个或两个以上正确答案,多选或少选、错选均不得分,每题5分,5题,共25分)

6. ABCD      7. ABCD      8. ABCD      9. ABCD      10. ABCD

三、简答题(每题10分,3题,共30分)

11. 请简要论述法律解释的必要性。

参考答案:首先,法律规范具有概括性、抽象性的特点,因此需要法律解释来化抽象为具体,变概括为特定。(3分)

其次,法律规范无法尽善尽美,诸如法律漏洞、模糊、冲突、滞后等问题是不可能从根本上杜绝的,因此就需要法律解释来消除、弥补、改正法律规定的不足。(3分)

最后,法律是一种比较稳定的行为规范,只有经过法律解释,才能适应不断发展变化的社会生活。法律规范必须保持一定的稳定性,因此当法律规范存在滞后性时,通过法律解释可以使法律规范在一定范围内适应和指导现实生活。(4分)

12. 请简述调解过程中当事人享有哪些权利。

参考答案:根据《人民调解法》有关规定,当事人在人民调解活动中享有下列权利:

- (1)选择或者接受人民调解员;(2分)
- (2)接受调解、拒绝调解或者要求终止调解;(3分)
- (3)要求调解公开进行或者不公开进行;(2分)
- (4)自主表达意愿、自愿达成调解协议。(2分)

人民调解员调解纠纷,调解不成的,应当终止调解,并依据有关法律、法规的规定,告知当事人可以依法通过仲裁、行政、司法等途径维护自己的权利。(1分)

13. 请简述人民调解的技巧有哪些。

参考答案:

- (1)打造中立形象;(1分)
- (2)营造情感氛围;(1分)
- (3)倾听与适度引导;(2分)
- (4)共情与理解;(2分)
- (5)引入亲友疏导;(2分)
- (6)模糊处理法;(1分)
- (7)说理清晰充分。(1分)

四、案例分析题(共25分)

14. (1)根据法律规定,需要具备哪些条件才能被认定为工伤?

参考答案:王某当时并未驾车离开公司所在院内,不属于“因公外出期间”。因此,本案应适用《工伤保险条例》第14条第1项,“职工有下列情形之一的,应当认定为工伤:(一)在工作时间和工作场所内,因工作原因受到事故伤害的;……”也就是说,孙某摔伤事故造成的伤害需要同时满足三个条件,即在工作时间内(1分)、工作场所(2分)、因工作原因(2分)所致。

(2)针对Z公司的观点,王某摔伤的一楼门口台阶处是否属于“工作场所”?简要说明理由。

参考答案:Z公司所在商业中心八楼的经营场所是王某的工作场所,王某因接受开车接人的工作任务,汽车成为王某又一工作场所。(2分)根据《最高人民法院关于审理工伤保险行政案件若干问题的规定》第4条“社会保险行政部门认定下列情形为工伤的,人民法院应予支持:……(三)在工作时间内,职工来往于多个与其工作职责相关的工作场所之间的合理区域因工受到伤害的……”王某要开的汽车停放在商业中心一楼院内,王某要完成开车的工作任务,商业中心一楼门口台阶的王某摔伤处是王某来往于两个工作场所的必经之路。(7分)因此,王某摔伤地点在工作场所之内。(1分)

(3)针对N区人力社保局的观点,王某摔伤能否认定为“因工作原因”导致?简要说明理由。

参考答案:“因工作原因”一般是指进行与工作任务相关的工作或活动,应从是否属于本职工作、是否属于单位临时指派的工作、是否属于单位重大紧急情况等方面考虑。孙某行经一楼台阶,其行为不是《最高人民法院关于审理工伤保险行政案件若干问题的规定》第5条规定的“职工因工外出期间从事与工作或者受用人单位指派外出学习、开会无关的个人活动”,且王某行为与工作高度关联(1分)。虽然王某因精力不集中走神摔伤,本身存在疏忽的过失。(1分)但是,《工伤保险条例》第16条规定了三种因职工过错不得认定为工伤的情形,即因犯罪或者违反治安管理伤亡、醉酒导致伤亡、自残或者自杀,孙某的过失程度远远低于上述三种法定排除情形(3分);而且,《工伤保险条例》没有将工作任务与伤害结果之间的因果关系规定为认定工伤的法定条件,也没有将个人主观过错作为认定工伤的排除条件(4分),因此,王某为完成开车任务而发生摔伤事故,符合“因工作原因”的工伤认定条件。(1分)

考试点名称：\_\_\_\_\_ 姓名：\_\_\_\_\_ 学号：\_\_\_\_\_ ○—○—○

试卷代号：24176

座位号□□

○—○—○

## 国家开放大学2024年秋季学期期末统一考试

### 法律咨询与调解 试题

2025年1月

#### 注意事项：

- 将你的学号、姓名及考点名称填写在试题和答题纸的规定栏内。考试结束后，把试题和答题纸放在桌上。试题和答题纸均不得带出考场。待监考人员收完试题和答题纸后方可离开考场。
- 仔细阅读题目的说明，并按题目要求答题。所有答案必须写在答题纸的指定位置上，写在试题上的答案无效。
- 用蓝、黑圆珠笔或钢笔（含签字笔）答题，使用铅笔答题无效。

#### 一、单项选择题（本题共5小题，每小题4分，共20分。请在给出的选项中，选出最符合题目要求的一项）

- 以下关于法律职业者从事法律咨询中所采用的技巧和方法的表述中，错误的是（ ）。  
A. 对于可调和的矛盾，应尽量寻找和解存在的条件和可能性，防止矛盾扩大和激化  
B. 对于不可调和的、非诉不可的矛盾，应及时告知当事人诉讼的成本与风险  
C. 当案件存在多种解决方案时，指出法律方面的各种利弊，并由当事人自己做出选择  
D. 对于任何矛盾纠纷都建议通过诉讼途径解决
- （ ）是指国务院为领导和管理国家各项行政工作，根据宪法和法律，按照法律规定的程序制定的政治、经济等各类法规的总称。  
A. 部门规章 B. 行政法规  
C. 地方政府规章 D. 地方性法规
- 以下关于演绎推理的表述中，错误的是（ ）。  
A. 演绎推理是从大前提和小前提出发得出结论的推理方法  
B. 演绎推理是严格依照法律规范来进行的推理，最大限度地尊重了法律规范本身及法治的价值  
C. 我国是以制定法为主要法律渊源的国家，法官在适用法律过程中运用的形式推理论主要是指演绎推理  
D. 在演绎推理过程中，大前提与小前提的发现是彼此独立、互不联系的过程

- 人民调解委员会是依法设立的调解民间纠纷的（ ）。  
A. 审判机关 B. 群众性组织  
C. 司法行政机关 D. 法律监督机关
- 以下关于人民调解委员会的表述中，正确的是（ ）。  
A. 人民调解委员会委员不得连选连任  
B. 村民委员会、居民委员会设立人民调解委员会，依申请受理区域内村民、居民调解纠纷的请求  
C. 人民调解委员会的设立及其组成人员，应当向所在地基层人民法院备案  
D. 人民调解委员会独立调解民间纠纷，不需要任何机关组织进行业务指导

#### 二、多项选择题（本题共5小题，每小题5分，共25分。请在下列每小题给出的选项中，选出符合题目要求的两个或两个以上选项。多选、漏选、错选均不得分）

- 作为一种法律行为，法律咨询具有的特征包括（ ）。  
A. 法律咨询是一种专业性活动  
B. 法律咨询是一种服务性活动  
C. 法律咨询是一种专业知识与非专业知识交叉的沟通过程  
D. 法律咨询具有宣传国家法律的客观效果
- 法律职业者从事法律咨询必须具备一定的能力，该能力主要有（ ）。  
A. 掌握充分的法律知识的能力  
B. 认真听取当事人陈述，充分了解案件事实的能力  
C. 关于法律观点与法律主张的专业表达能力  
D. 将法律专业意见转化成通俗语言，并准确表达的能力
- 根据《宪法》《立法法》等相关法律的规定，我国的法律解释包括（ ）。  
A. 立法解释 B. 指导性案例解释  
C. 行政解释 D. 司法解释
- 以下关于人民调解的基本原则的表述中，正确的是（ ）。  
A. 法治原则 B. 自愿平等原则  
C. 尊重当事人权利原则 D. 情理法相结合原则
- 并非任何纠纷都适用人民调解，以下纠纷情况中，人民调解委员会不得受理的有（ ）。  
A. 法律、法规规定只能由专门机关管辖处理的  
B. 法律、法规禁止采用人民调解方式解决的  
C. 在当事人向人民调解委员会提交调解申请前，人民法院已经受理的纠纷  
D. 在当事人向人民调解委员会提交调解申请前，公安机关已经解决的纠纷

三、简答题(本题共 3 小题,每小题 10 分,共 30 分)

11. 简述法律意见书的概念与类型。
12. 简述人民调解对于纠纷解决的意义。
13. 简述通过司法确认赋予调解书以强制执行力的程序及其法律效果。

四、案例分析题(本题共 3 小题,共 25 分)

14. 材料一:案情简介

2022 年 4 月 23 日,甲在春风公司处购买一辆轿车。5 月 1 日,甲全额支付车款及牌照办理代理费,春风公司向甲出具了购车发票及相应资料,却没有将车辆合格证交付给甲。车辆合格证是车辆生产企业印制并随车配发的唯一证明汽车整车合格的法定文件,是机动车整车出厂合格的证明及车辆上户时必备的证件,通常应随销售车辆一并转让。随后,甲持续向春风公司讨要车辆合格证。2022 年 12 月,春风公司向甲出具《承诺书》,承诺“在 2023 年 3 月 15 日前将车辆合格证给予客户……”。但到期后,春风公司并未交付车辆合格证,导致甲无法给新购车辆办理牌照。

后经多次调解,春风公司承认其已将车辆合格证抵押给 M 银行 N 市支行(下称 M 银行)。原来,甲购买的车辆出厂后,生产商兴隆公司将车辆(含车辆相关资料)交由经销商春风公司销售。兴隆公司、春风公司与 M 银行三方签订的《金融服务网络协议从属协议》约定,春风公司向 M 银行贷款,春风公司以现有及将有的车辆(包括甲购买的车辆)向 M 银行提供抵押担保,并在有关行政管理部门办理了抵押登记。M 银行仅就车辆合格证进行监管质押,而车辆及其他手续仍由春风公司实际掌控。若春风公司将车辆销售款交付 M 银行,即可换取质押的车辆合格证。后因春风公司未能将车辆销售款交付给 M 银行,导致纠纷的发生。

材料二:法律规定

《民法典》第 236 条:“妨害物权或者可能妨害物权的,权利人可以请求排除妨害或者消除危险。”第 320 条:“主物转让的,从物随主物转让,但是当事人另有约定的除外。”第 404 条:“以动产抵押的,不得对抗正常经营活动中已经支付合理价款并取得抵押财产的买受人。”

甲在寻求法律咨询的过程中提出以下问题,请您以法律职业者的角色,结合案情和法律规定予以解答:

- (1)依据上述法律规定,春风公司未交付车辆合格证给甲的行为是否符合法律规定?请简要说明理由。(10 分)
- (2)甲是否有权要求 M 银行交付车辆合格证?请简要说明理由。(10 分)
- (3)M 银行能否以《金融服务网络协议从属协议》为依据,拒绝交付车辆合格证?请简要说明理由。(5 分)

国家开放大学2024年秋季学期期末统一考试

法律咨询与调解 试题答案及评分标准

(供参考)

2025年1月

一、单项选择题(本题共5小题,每小题4分,共20分。请在给出的选项中,选出最符合题目要求的一项)

1. D      2. B      3. D      4. B      5. B

二、多项选择题(本题共5小题,每小题5分,共25分。请在下列每小题给出的选项中,选出符合题目要求的两个或两个以上选项。多选、漏选、错选均不得分)

6. ABCD    7. ABCD    8. ACD    9. ABCD    10. ABCD

三、简答题(本题共3小题,每小题10分,共30分)

11. 简述法律意见书的概念与类型。

参考答案:

法律意见书是一种基于法律规定和当事人需求而产生的综合性书面文件。在实践当中,法律意见书主要是指狭义的法律意见书,即律师事务所根据当事人的委托,基于事实材料和调查进行分析,为委托人提供的书面法律结论。(2分)可以从以下几方面来理解:首先,法律意见书是律师根据委托人的委托制定的;(2分)其次,法律意见书是律师根据委托人提供的事实争议进行的法律层面的分析;(2分)最后,法律意见书是提出解决问题方案的书面法律意见。(2分)

法律意见书形式丰富,适用于各种法律服务领域,最为常见的法律意见书主要包含合同类法律意见书,劳动纠纷类法律意见书,监管要求类法律意见书,制度审查、法规诠释类法律意见书,私人定制类法律意见书等。(2分)

12. 简述人民调解对于纠纷解决的意义。

参考答案:

(1)消解情绪对立。(3分)相比于诉讼,人民调解的优势主要体现在,人民调解可以借助日常生活语言中的道德情感力量来说服当事人,对当事人的情感进行排解,使得当事人能够基于道德规范来认识自己,并在此基础上接受符合道德规范的解决方法。(2分)

(2)降低纠纷解决成本。(3分)人民调解的一个重要意义就是降低了纠纷解决成本。人民调解委员会是群众自治组织,不收取费用。相较于诉讼而言,人民调解在程序、证据、格式化文书等方面的要求没有那么严格,几乎可以随到随调。人民调解相比于诉讼,其优势还在于:对那些证据不充分、法律规范不完善的案件,人民调解可以通过情理上的修辞说服当事人接受一种对双方都有利的解决方案。即使在人民调解中找不到明确的法律条文,但仍然可以借助情理、习惯、风俗来调解当事人之间的冲突。(2分)

13. 简述通过司法确认赋予调解书以强制执行力的程序及其法律效果。

参考答案:

调解书的司法确认程序,是将调解书的效力与司法权威性结合起来,通过司法赋予其强制执行力。经人民调解委员会调解达成调解协议后,双方当事人认为有必要的,可以自调解协议生效之日起三十日内共同向人民法院申请司法确认,人民法院应当及时对调解协议进行审查,依法确认调解协议的效力。(5分)

人民法院受理申请后,经审查,符合法律规定的,裁定调解协议有效,一方当事人拒绝履行或者未全部履行的,对方当事人可以向人民法院申请执行(3分);不符合法律规定的,裁定驳回申请,当事人可以通过调解方式变更原调解协议或者达成新的调解协议,也可以向人民法院提起诉讼。(2分)

四、案例分析题(本题共3小题,共25分)

14. (1)依据上述法律规定,春风公司未交付车辆合格证给甲的行为是否符合法律规定?请简要说明理由。

参考答案:

车辆合格证作为车辆办理牌照的重要单证资料,与汽车之间是主物与从物的关系,主物转让的,从物随主物转让。(5分)本案中,春风公司作为出卖人,应当在销售车辆的同时,将车辆有关重要单证资料一并转让给买受人甲。(5分)

(2)甲是否有权要求M银行交付车辆合格证?请简要说明理由。

参考答案:

甲通过与春风公司的买卖合同取得对于车辆及有关资料的所有权。(2分)缺少车辆合格证致使甲无法为车辆办理牌照,无法正常使用,影响甲对于车辆所有权的实现,(3分)因此,甲可以请求M银行排除妨害,即交付车辆合格证。(5分)

(3)M银行能否以《金融服务网络协议从属协议》为依据,拒绝交付车辆合格证?请简要说明理由。

参考答案:

M银行虽已办理车辆抵押登记,但其抵押权不得对抗正常经营活动中已支付合理价款并取得抵押财产的甲的所有权。(5分)