

# 中国政法大学 2011 年硕士研究生入学考试试题

本试题由 三公律博法学中心 提供

招生专业：法学一级学科各专业

考试科目：801 法学综合二 【民法学、刑法学、诉讼法学（含民诉、刑诉）各占 50 分】

一、单项选择题（共 30 小题，每小题 1 分，共 30 分）

1、杨某与郑某系夫妻关系。郑某于 1996 年 8 月 19 日在未告知任何人的情况下离家出走，当时其年事已高且身患严重肝炎和精神疾病。家人曾多次寻找无果，遂于 1999 年 11 月 3 日在报纸刊登寻人启事，仍无音讯。2001 年 3 月 5 日杨某向法院提出申请，要求依法宣告郑某死亡。2002 年 3 月 25 日法院作出死亡宣告判决，但判决中未确认郑某死亡日期。郑某的死亡日期应确认为（）

- A. 1996 年 8 月 19 日
- B. 1999 年 11 月 3 日
- C. 2001 年 3 月 5 日
- D. 2002 年 3 月 25 日

2、关于意思表示的相对人，以下判断正确的是（）

- A. 遗赠的意思表示的相对人是受遗赠人。
- B. 代理授权的意思表示不必有相对人
- C. 对未成年人法律行为进行追认的相对人不必是该未成年人。
- D. 撤销权行使的意思表示不必有相对人。

3、以下不属于形成权行使行为的是（）

- A. 甲因错误而向法院请求撤销合同
- B. 乙行使约定解除权。
- C. 丙行使债权人代位权
- D. 丁对无权代理行为的追认。

4、关于物，以下判断正确的是（）

- A. 消费物的使用权人一般是所有权人
- B. 一副扑克牌是集合物
- C. 汽车的发动机是汽车的重要成分
- D. 租金不是孳息

5、以下财产，可设定抵押权的是（）

- A. 中国政法大学科研楼
- B. 村民以家庭承包方式取得的土地承包经营权
- C. 某印刷厂的印刷机
- D. 高速公路的收费权

6、以下合同，既可以是有偿行为也可以是无偿行为的是（）

- A. 买卖合同
- B. 委托合同
- C. 租赁合同
- D. 赠与合同

7、关于标的物损毁、灭失的风险，以下判断的错误是（）

- A. 标的物损毁、灭失的风险，在标的物交付之前由出卖人承担，交付之后由买受人承担，但法律另有规定或当事人另有约定的除外。

B. 出卖人出卖交由承运人运输在途标的物，除当事人另有约定的除外，毁损，灭失的风险自合同履行时起由买受人承担。

C. 因买受人的原因致使标的物不能按照约定的期限交付的，买受人应当自违反约定之日起

起承担标的物毁损，灭失的风险。

D. 标的物毁、灭失的风险由买受人承担的，不影响因出卖人履行债务不符合约定，买受人

要求其承担违约责任的权利。

8、关于赠与合同，按照我国现行法，以下判断正确的是（）

A. 赠与合同是实践合同

B. 除非经过公证，赠与合同不得

任意撤销

C. 赠与人因过失而不知赠与物有瑕疵，造成受赠人损失的，不必承担损害赔偿责任。

D. 因受赠人的违法行为致使赠与人死亡，赠与人的继承人有权撤销赠与，撤销权自知道或

应当知道撤销原因之日起一年内行使。

9、关于高度危险责任，以下判断正确的是（）

A. 民用核设施发生核事故造成他人损害的，民用核设施的经营者应当承担侵权责任，但能

够证明损害是由受害人故意或重大过失造成的，不承担责任。

B. 民用航空器造成他人损害的，民用航空器的经营者应当承担侵权责任，但能够证明损害

是因受害人故意或重大过失造成的，不承担责任。

C. 占有或者使用易燃易爆、剧毒放射性等高度危险物造成他人损害的，占有人或使用

者应当承担侵权责任，但能够证明损害是因受害人故意或者不可抗力造成的，不承担责任。被侵权人对损害的发生有过失的，可以减轻占有人或者使用人的责任。

D. 从事高空、高压、地下挖掘活动或者使用高速轨道运输工具造成他人损害的，经营者应

当承担侵权责任，但能够证明损害是因受害人故意或者不可抗力造成的，不承担责任。

被侵权人对损害的发生有过失的，可以减轻经营者的责任。

10、关于动物侵权，依我国现行法，以下判断正确的是（）

A. 动物饲养人如果证明损害与受害人的行为有因果关系，可以不承担责任。

B. 动物园的动物造成他人损害的，如果证明自己尽到管理责任，不承担责任。

C. 遗弃的动物在遗弃期间造成他人损害的，原动物饲养人不承担侵权责任。

D. 因第三人的过错致使动物造成他人损害的，动物饲养人或者管理人不承担侵权责任。

11、刑法第 67 条规定：“对于自首的犯罪分子，可以从轻或者减轻处罚。”该条贯彻的刑法原则是（）

A. 罪刑法定原则

B. 法律面前人人平等原则

- C. 罪刑相当原则      D. 刑罚个别化原则

12、甲某 1993 年 7 月 15 日出生，2009 年 7 月 15 日晚在与几位同学进行过生日聚会后，于 11 点 50 分左右潜入邻居乙家行窃，半小时里共找到价值 8000 元的钱物。正要出门，被回家的乙某发现扭住。甲某一拳击中乙的左眼，后鉴定为重伤。甲的行为构成（）

- A. 盗窃罪      B. 故意伤害罪      C. 无罪      D. 抢劫罪

13、行为人在实施不纯正不作为犯罪时，其罪过（）

- A. 只能是故意      B. 只能是过失  
C. 只能是间接故意      D. 既可以是故意，也可以是过失

14、根据共同犯罪人分工情况，可将共同犯罪人分为（）

- A. 主犯、从犯、胁从犯      B. 主犯、教唆犯、帮助犯  
C. 组织犯、教唆犯、实行犯、帮助犯      D. 正犯、共犯

15、在下列犯罪中，主观方面属于过失的是（）

- A. 非法制造、买卖、运输、邮寄、储存枪支、弹药、爆炸物罪  
B. 伪造金融票证罪  
C. 徇私舞弊不征、少征税款罪      D. 玩忽职守罪

16、2009 年 1 月 2 日下午，王某酒后进入一加油站，站内除了有数量等待加油轿车外，周围还有很多群众。王某一手持加油枪到处喷汽油，一手拿着打火机扬言要烧毁加油站，又拿起一根两尺多长的钢筋，猛砸加油站，后被一路过的警察制服。王某的行为构成（）

- A. 故意毁坏财物罪      B. 寻衅滋事罪  
C. 破坏易燃易爆设备罪      D. 以危险方法危害公共安全罪

17、甲开枪射击乙，乙迅速躲闪，子弹击中乙身后的丙。甲的行为属于（）

- A. 法律认识错误      B. 对象错误      C. 打击错误      D. 手段错误

18、甲某得知女友被乙某强奸，气愤不已，带人将乙某挟持并不停殴打，令其写下坦白书认错，并赔偿 5000 元，让其通知亲戚来交钱放人。乙某亲属报警后，两人被捕获。甲的行为

构成（）

- A. 绑架罪      B. 非法拘禁罪      C. 敲诈勒索罪      D. 抢劫罪

19、关于非法行医罪，下列说法不正确的是（）

- A. 主体是未取得医师职业资格的人  
B. 医科大学本科毕业，分配到医院担任见习医生，在试用期内未取得职业资格，但从事相应的医疗活动，也不属于非法行医。  
C. 主观方面是故意  
D. 非法行医造成就诊人死亡的，以故意杀人罪定罪量刑。

20、下列表述中，说法正确的是（）

- A. 村民委员会主任甲某利用职务之便侵吞救灾款物，构成贪污罪。
- B. 乙某不具有国家工作人员身份，利用受聘担任国有公司经理职务的便利条件，侵吞公共财产，不构成贪污罪。
- C. 国家工作人员丙某利用职务之便利收受他人财物，但为他人谋取的是正当利益，因而不构成受贿罪。
- D. 丁不是国家工作人员 A 挪用公款给丁使用，因丁不具有国家工作人员身份，因而其不构成挪用公款罪。

21、李婀娜父亲因病医治无效去世，其父在某公司有股份，其父还与公司共同购置有房产，李婀娜与其母亲要求继承这些财产时与公司发生争议。协商不成，李婀娜母女就向法院对此公司提起诉讼。问李婀娜母女与本案诉讼标的关系（）

- A. 是同一种类的
- B. 是共同的
- C. 既可以是同一种类的，也可以是共同的
- D. 与普通共同诉讼人的诉讼标的关系相同

22、来自湖南某县，在北京打工生活的小赵，小于夫妻性格不合，经常争吵，以致分居。妻子小于到他们居住地附近的朝阳区法院起诉离婚。立案法官认为本院没有管辖权，本案应由小赵原籍某县法院管辖。问法院应当如何处理（）

- A. 驳回起诉
- B. 移送管辖
- C. 不予受理
- D. 移转管辖

23、原告 A 公司向法院提供 B 公司的内部档案为证，要求法院判 B 公司停止侵害并赔偿损失。B 公司称这些档案是 A 公司找人灌醉了档案室负责人偷窃的，主张这些档案不得使用。问：如果法院采纳了 B 公司的主张，那么这些档案为（）

- A. 不具有证据能力的证明材料
- B. 非证据材料
- C. 不具有证据能力，但是有证明力的证据
- D. 具有证据能力，但不具有证明力的证据

24、村委会与村民刘大雄因土地租赁合同纠纷诉至县法院，县法院判决原告村委会胜诉。刘大雄不服，提起上诉。上诉法院认为一审认定事实不清，将案件发回重审。案件重审程序中开庭审理时，村委会经合法传唤无故不到庭，法院应当（）

- A. 缺席审理
- B. 缺席判决
- C. 按撤诉处理
- D. 令原告撤诉

25、肖某因与丈夫高某长期感情不和，向 A 法院起诉离婚，诉讼中双方都同意解除婚姻关系，但对夫妻共同财产和共同债务有争议。高某向法院提供了一份 B 法院作出的，他与其舅舅的债务纠纷判决，证明他曾借其舅舅 50 万元用于购置家庭住房未还，要求法院认定为夫妻共同债务。肖某称这是一笔虚假债务，对此，肖某（）

- A. 可以向 B 法院申请再审
- B. 可以向 B 法院的上一级法院申请再审
- C. 无权对那笔债务提出异议
- D. 无权对那个案件申请再审

26、根据我国刑事诉讼法的规定，在刘某涉嫌盗窃一案中，能担任辩护人的是（）

- A. 该市检察院的检查员林某，是被告人的同学
- B. 被告人的朋友许某，因犯危害国家安全罪被剥夺政治权利

- C. 审判该案的法院法警刘某某，是被告人的哥哥
- D. 被告人的好友张某，正在被管制

27、在刑事案件的审判过程中，被告人王某，认为合议庭的法官许某对其态度粗暴，当庭要求其回避，下列说法中正确的是（）

- A. 合议庭应该宣布休庭，由院长决定是否让许某回避，如果王某对决定不服，可以申请复议一次。
- B. 合议庭应该宣布休庭，由院长决定是否让其回避，如果王某对决定不服，不能再申请复议
- C. 合议庭应该当庭驳回，王某无权申请复议
- D. 合议庭应该当庭驳回，但王某可以申请复议一次

28、公安机关在侦查一起盗窃案件时，发现丁某有作案嫌疑，遂将其拘留，在下列公安机关所采取的几种行为中，错误的是（）

- A. 在 24 小时内，通知丁的家属丁被拘留，但没有告诉羁押的地点和理由
- B. 在 24 小时内对丁进行询问
- C. 发现丁并无作案嫌疑，将其释放，并发给释放证明
- D. 在拘留后 3 日内，提请同级人民检察院批准逮捕

29、法庭审理过程中，公诉人要求出示开庭前送交人民法院的证据目录以外的证据，对于辩护方提出异议的（）

- A. 审判长不应准许出示
- B. 审判长应当准许出示
- C. 审判长如认为该证据确有出示的必要的，可以准许出示
- D. 审判长可以与控辩双方协商决定，是否出示

30、人民检察院在审查公安机关提请批准逮捕的案件中，认为公安机关移送的证据达不到逮捕的条件，检察院应当（）

- A. 退回补充侦查
- B. 可以自行实行补充侦查
- C. 作出不批捕的决定
- D. 不作任何决定

二、多项选择题（共 30 题，每题 2 分，共 60 分）

31、下列哪些情形下，甲能够善意取得相应的物权（）

- A. 乙将汽车卖给丙，交付但未办理过户登记，后乙又向丙借车使用，在使用期间将该车卖给不知情的甲
- B. 乙在夜间下班的路上，捡到一只小狗，送给不知情的甲
- C. 保留所有权的动产买卖中，尚未付清全部价款的买方将该动产质押给不知情的甲
- D. 生产设备的承租人以其租赁的设备向不知情的甲设定抵押

32、甲受乙欺诈，将家中价值 10 万元的古董以 2 万卖给乙，并交付。乙买下该古董后找人整修，支出费用 5 千元，再以 15 万元卖给古董收藏家丙。半年后，甲在丙所办的展览会上见到该古董，得知其价格后，向甲提出撤销受欺诈而为的买卖合同。就该案，判断下列哪一种说法是错误的（）

- A. 甲受乙欺诈，可以向乙主张合同撤销权

- B. 甲得向丙主张所有物返还请求权
- C. 丙取得该古董所有权，但应返还甲 10 万元，并对乙有追偿权
- D. 乙应返还甲 10 万元，甲应向乙支付 5 千元整修费

33、甲乙丙三人承租了丁位于街面的房屋，在租期间，丁决定出售其出租的房屋。丁在该出租的房屋所在街面上张贴公开拍卖该出租房屋的启示，定于三个星期后的某日在某处举行拍卖竞争。在拍卖当日，中标者戊与丁签订了房屋买卖合同。三个月后，丁通知甲乙丙搬出其承租的房屋。三人拒绝搬出，认为丁的行为侵犯了他们的优先购买权，请求法院确认丁与戊的买卖合同无效，判断下列哪一种说法是错误的（）

- A. 丁在处分自有房屋时张贴拍卖启示，已向承租人尽到通知义务
- B. 甲乙丙在三个星期内为行使优先购买权，可以推定其放弃优先购买权
- C. 戊与丁签订的房屋买卖合同有效
- D. 出租人丁处分自有物的通知义务应直接对承租人履行

34、宏兴商业公司向银行贷款 700 万元，同时请求关联公司甲乙丙为其担保债务。其中甲乙公司于银行订立保证合同，约定甲乙公司共同承担保证人义务。丙公司则以自己的一栋楼房设立抵押并登记，没有约定担保范围。债务到期，宏兴公司没有还款。此案应该如何处理（）

- A. 甲乙出具共同保证，意味着他们对宏兴公司的债务承担连带责任
- B. 若甲乙事后相互约定各自承担 350 万元担保份额，该约定未经银行同意不得生效
- C. 银行可以先就丙公司的抵押物拍卖清偿，也可以执行甲乙公司的保证担保
- D. 若丙的楼房毁于地震，银行可以主张甲公司或乙公司承担全部赔偿责任

35、甲公司在受让取得国有建设用地使用权后，在该土地上建成一栋写字楼。为开发其他项目之融资的需要，甲公司以其评估价为 4000 万元的建设用地使用权为抵押，向乙银行借款 3000 万元，双方在土地管理部门完成建设用地使用权抵押登记。其后，甲公司又以评估价为 3000 万元的该写字楼为抵押物，向丙银行借款 2000 万元，并在房屋管理部门完成了房屋抵押登记。两年后，甲公司无力还贷，乙丙两银行皆诉请人民法院实现其抵押权。他们的抵押权该如何行使（）

- A. 乙银行应将写字楼与建设用地使用权一并处分，但就土地使用权所得的价款，丙银行无权优先受偿。
- B. 乙银行应将写字楼与建设用地使用权一并处分，但就写字楼所得的价款，乙银行无权优先受偿。
- C. 乙、丙两银行应就土地使用权和房屋所有权分别估价，分别处分，并就拍卖所得价款分别清偿相应的抵押权
- D. 乙、丙两银行应就土地使用权和房屋所有权分别估价，一并处分，并就拍卖所得价款分别清偿相应的抵押权

36、关于诉讼时效的下列说法，哪些是正确的（）

- A. 管理人因无因管理行为产生的给付必要管理费用、赔偿损失请求权的诉讼时效期间，从无因管理行为结束之日起计算
- B. 返还不当得利请求权的诉讼时效期间，从当事人一方知道或者应当知道不当得利事实及对方当事人之日起计算

C. 对于连带债务人中的一人发生诉讼时效中断效力的理由，应当认定对其他连带债务人 also 发生诉讼时效的中断效力

D. 当事人未提出诉讼时效抗辩的，人民法院不应主动适用诉讼时效的规定进行裁判

37、甲有轿车一辆、别墅一幢、公寓一套。甲出国前，将轿车赠与乙，交付后未办理登记，将别墅卖与丙，尚未办理过户登记，但就该转移协议办理了预告登记，将公寓出租给丁。甲在国外移民后，将这三部分财产全部卖给戊，并对各项财产办理了所有权转移登记。关于受赠人乙、买受人丙、承租人丁对戊可主张的权利，下列哪些意见是正确的（）

A. 甲乙赠与合同有效，乙根据赠与合同对轿车享有所有权，可以对抗戊的所有权

B. 甲丙买卖合同有效，丙可以对抗戊的所有权

C. 承租人丁的债权，可以对抗戊的所有权

D. 受赠人乙、买受人丙、承租人丁仅有一人可对抗戊的权利

38、主合同和担保合同在效力方面的关系，可以是以下哪些选项（）

A. 主合同无效，担保合同也无效

B. 主合同无效，担保合同有效

C. 主合同有效，担保合同无效

D. 无论主合同效力如何，担保合同的效力依从当事人的约定

39、关于代理，下列说法中哪些是错误的（）

A. 代理人可以是限制行为能力的人

B. 公司的法定代表人也是公司的代理人

C. 代理人必须具有承受代理行为法律效果的资格

D. 法定代理人选任他人为复代理人，无需被代理人同意

40、关于法律行为的效力与意思表示的关系，下列说法哪些是正确的（）

A. 法律行为的效力是基于行为人的意思表示发生

B. 法律行为的效力不必都是基于意思的表示，只要是基于行为人的主要意思表示即可

C. 未表示于外部的内心意欲，不产生任何法律行为的效力

D. 法律行为的效力为法律所赋予，而该效力也是行为人意思表示的内容

41、刑法的解释按效力可分为（）

A. 立法解释

B. 司法解释

C. 论理解释

D. 学理解释

42、强奸罪的实行犯限于“男性”，这一要素属于（）

A. 客观性犯罪构成要素

B. 规范性犯罪构成要素

C. 不成文的犯罪构成要素

D. 必要要素

43、下列行为中，不成立正当防卫的有（）

A. 甲收到邻居乙的暴力袭击，甲打不过乙，将乙子丙打成重伤

B. 乙身上携带巨款夜里返家，行色匆匆，一便衣警察见状遂上前扭住盘问，乙以为碰到劫匪，遂将其打成重伤。

C. 丙欲报复得罪自己的A，一日遇到A正殴打B，遂将A打成重伤

D. 丁与 B 发生争吵，B 边走边说：“你等着，我回家拿刀杀了你。”丁为防不测，遂将 B 打成重伤

44、属于危险犯的犯罪有（）

- A. 以危险方法危害公共安全罪
- B. 生产，销售假药罪
- C. 破坏交通工具罪
- D. 丢失枪支不报罪

45、剥夺政治权利是指剥夺下列权利（）

- A. 选举权和被选举权
- B. 言论，出版，集会，结社，游行，示威自由的权利
- C. 担任国家机关职务的权利
- D. 担任公司、企业、事业单位和人民团体领导职务的权利

46、下列关于假释的说法不正确的是（）

- A. 甲实施暴力犯罪被判处有期徒刑 8 年，对甲不可以适用假释
- B. 乙因实施故意伤害罪被判处有期徒刑 14 年，后确有悔改表现三次减刑至 9 年，对于乙可以适用假释
- C. 丙因犯抢劫罪和强奸罪分别被判处有期徒刑 8 年有期徒刑和 9 年有期徒刑，合并决定执行 15 年有期徒刑，对丙不地适用假释
- D. 丁因犯盗窃罪被判处有期徒刑 10 年有期徒刑，后被假释。在假释考验期限内又犯盗窃罪被判处有期徒刑 3 年有期徒刑，对丁应当撤销假释，按照“先并后减”的方法实行数罪并罚。

47、刘某花 5000 元钱从人贩子手中收买了妇女钟某，强行发生性关系后，因钟某数次逃跑，刘某即将钟某以 6000 元的价格卖给他人。刘某的行为构成（）

- A. 收买被拐卖的妇女罪和强奸罪
- B. 拐卖妇女罪
- C. 一罪
- D. 数罪并罚

48、无业青年刘某和李某窜至某大学一间教室门外时，正值课间老师伏在讲台上闭目休息，皮包放在讲台边地上。刘某对李某说：“我进去把包拿来咱们就跑。”李某点头。刘某在学生众目睽睽之下走进教室，抓起皮包（内有现金 1000 元，一部手机价值 3000 元）转身就跑，几个学生追上来，刘某掏出携带的匕首刺向抓住自己胳膊的一个学生，致其轻伤，后被几个学生制服被扭送到保卫处。李某趁人不备偷偷溜走。关于两人的行为，下列正确的是（）

- A. 两人形成共犯关系
- B. 两人形成盗窃罪的共犯
- C. 两人形成抢劫罪的共犯
- D. 两人形成抢夺罪的共犯

49、下列选项中，可以成为伪证罪的主体的是（）

- A. 证人
- B. 被害人
- C. 翻译人
- D. 辩护人

50、玩忽职守罪是指（）的行为

- A. 超越职权，违法决定、处理其无权决定、处理的事项
- B. 不履行职责
- C. 不认真履行职责
- D. 违反规定处理公务



51、某合同纠纷案的被告为一外国公司，在我国境内无住所地的，法院可以采取以下哪几种方式向其送达法律文书（）

- A. 公告送达
- B. 委托我国驻外领事馆送达
- C. 向有权接受送达的诉讼代理人送达
- D. 若该公司在我国领域内有代表机构的，可以向其代表机构送达

52、公示催告程序可以适用于以下哪些事项（）

- A. 银行票据的遗失、灭失或者被盗
- B. 可以背书转让的银行支票灭失、遗失
- C. 可以背书转让的银行票据被盗
- D. 本票、汇票、支票遗失、灭失或者被盗

53、法院作出的生效民事判决都具有（）

- A. 执行力
- B. 既判力
- C. 确定力
- D. 形成力

54、以下哪些情况上诉法院可以调解，调解不成的发回原审法院重审（）

- A. 一审判决遗漏当事人诉讼请求的
- B. 一审判决认定事实不清的
- C. 一审遗漏必须参加诉讼的当事人的，可以将其列为当事人调解
- D. 当事人增加诉讼请求的

55、甲公司与乙公司因合同纠纷诉讼，经过里两级法院审理，甲公司胜诉，乙公司应向甲公司返还 700 万元投资款并支付违约金。但判决生效后乙公司不履行判决义务，甲公司准备申请强制执行。问甲公司可以向哪些法院申请执行（）

- A. 被执行财产所在地法院
- B. 本案原一审人民法院
- C. 本案一审或二审法院
- D. 与一审法院同级的被执行财产所在地法院

56、下列证据既是传来证据又是直接证据的是哪些（）

- A. 证人听见王某讲的某犯罪事件是李某所为的证言
- B. 现场提取的毛发
- C. 带血迹的凶器
- D. 被害人从朋友那得知的是某甲实施犯罪的陈述

57、在下列案件中，有哪些人民检察院应当不予建议或者不予同意适用简易程序（）

- A. 依法可能判处三年以下有期徒刑，且事实清楚、证据充分的
- B. 被告人要求适用普通程序的
- C. 辩护人作无罪辩护的
- D. 被告人是盲、聋、哑人

58、人民法院人民检察院和公安机关都有权决定采取的强制措施有（）

- A. 拘传
- B. 拘留
- C. 监视居住
- D. 取保候审

- 59、第二审人民法院审理后应当依法直接改判的是（）
- A. 人民检察院抗诉的案件
  - B. 事实清楚，证据确实充分，但适用法律上有错误的案件
  - C. 事实清楚，证据确实充分，但量刑不当的案件
  - D. 被告人一方上诉，法院认为需要加重被告人刑罚的案件

- 60、在下列哪些案件中，属于法律规定的告诉才处理的案件（）
- A. 遗弃罪
  - B. 未致被害人死亡的暴力干涉婚姻自由罪
  - C. 诽谤罪（已经严重危害国家利益和社会秩序）
  - D. 未引起被害人重伤、死亡的虐待罪

### 三、简答题（共6小题，每题4分，共24分）

1. 抵押和动产质押有何区别？
2. 简述我国《侵权责任法》关于紧急避险的民事责任规则。
3. 间接故意与过于自信的过失的异同。
4. 利用影响力受贿罪的构成要素。
5. 简述案外人异议与案外人异议之诉的关系。
6. 简述被取保候审人的义务。

### 四、分析题（共4小题，1-2题各12分，3-4题各6分，共36分）

1、法大三年级学生小李每天都要在老李的报刊亭买一份单价1元的北京日报。在承认物权行为理论的立场下，回答下列问题：

（1）一天，小李把一张5元纸币放在柜台，老李收下后，放回4枚1元硬币和一份北京日报，小李收起钱和报纸离去。小李和老李事实了哪几项法律行为？

（2）另一天，小李把一枚1元硬币放在柜台，老李收下后，误将售价三元的南方周末当成北京日报交给小李。小李收起报纸离去。事后，老李发现报纸给错了。老李如何主张救济？

（3）又一天，由于法大学生争相学生政府工作报告，小李到报刊亭购买北京日报。老李告知，当日的北京日报已经售罄。但当天的北京晚报也登载了政府工作报告的摘要，小李遂买下北京晚报。小李回到教室打开报纸，发现该报只是刊登了政府工作报告的摘要，而不是如北京日报那样登载全文。效力如何主张救济？

（4）报亭新到一种时尚杂志，每本5.2元。为了让顾客周知，老李贴出海报。海报误将该杂志价格写成2.5元。小李以2.5元买走该杂志一本。事后老李发现价格写错。老李该如何主张救济？

2. 被告人某甲因盗窃罪服刑4年后与2005年8月25日刑满释放。因没有正当工作，一直想谋划件“大事”。2009年12月，他盯上了一位开店的女老板，于是打电话将朋友乙和丙招来：“我发现有个女老板很有钱，开个跑车上下班，自己有好几个店！绑了她能要个50万！”乙、丙立即答应下来，三人分头去买刀，租车，跟踪。28日晚9点多，他们开着车子等在女老板赵某的必经之路上，赵某经过时，甲立即开车将赵某的车逼停，几人下车冲上去来开车门。赵某早就见势不妙把车门锁好，正在打报警电话，三人见状只好谎称问路后逃跑。到甲的租住处后，乙说杀个人沾点血就能顺利，甲提出他认识一个女孩子于某，三人开车到了于某家楼下由甲打电话将于某约出，于某上车

后，三人即将于某眼睛蒙住商量如何杀她。于某听到赶紧求饶，三人考虑到再车上杀人不太吉利，于是强行与于某发生了性关系，之后将于某带到乙家，由乙看管，寻机杀掉。甲丙离开后，于某苦苦哀求并答应回去准备 10000 元送给乙某，乙某放了于某，事后告知甲丙说已将于某杀死沉到河里。在放于某之前，乙拍了于某的裸照，说如果于某不送钱，就将裸照发到互联网上。于某出门后直接到派出所报案，甲某三人被抓。

问题：请分析三人的刑事责任。

3. 某少儿培训学校在居民楼住宅中招生办学，因孩子们吵吵闹闹影响居民日常生活，小区业委会主任多次与该培训学校交涉，要求其停办，并采取其他措施制止其办学。该培训学校不胜居民和业委会的烦扰，向所属区法院对业委会提起诉讼，要求排除妨害，赔偿损失。诉讼中，法院发现该培训学校无办学资质，未取得合法注册登记，又查明被告的行为系正当交涉行为，不构成对原告的妨害。

问：法院将应当如何使用民事诉讼法的规定处理该案？说明理由。

4. 《刑事诉讼法》第 190 条第一款规定：“第二审人民法院审判被告人或者他的法定代理人，辩护人，近亲属上诉的案件，不得加重被告人的刑罚。”分析该法条。