

试卷代号:2099

座位号

国家开放大学2020年春季学期期末统一考试

民事诉讼法学 试题

2020年7月

题号	一	二	三	四	五	总分
分数						

得分	评卷人

一、单项选择题(每题1分,共10分,每题只有一项答案正确,请将正确答案的序号填在括号内)

1. 下列由被告住所地人民法院管辖的诉讼是()。

- A. 对下落不明或者宣告失踪的人提起的有关身份关系的诉讼
- B. 对不在中华人民共和国领域内居住的人提起的有关财产关系的诉讼
- C. 对被采取强制性教育措施的人提起的诉讼
- D. 对被监禁的人提起的诉讼

2. 人民法院审理第二审民事案件,组成合议庭的人员是()。

- A. 陪审员
- B. 审判员
- C. 法院院长
- D. 法庭庭长

3. 齐某起诉宋某要求返还借款8万元,法院适用普通程序审理并向双方当事人送达出庭传票,因被告宋某不在家,宋某的妻子代其签收了传票。开庭时,被告宋某未到庭。经查,宋某已离家出走,下落不明。关于法院对本案的处理,下列哪一选项是正确的?()。

- A. 法院对本案可以进行缺席判决
- B. 法院应当对被告宋某重新适用公告方式送达传票
- C. 法院应当通知宋某的妻子以诉讼代理人的身份参加诉讼
- D. 法院应当裁定中止诉讼

4. 张某诉王某价款返还一案,经法院调解双方达成调解协议,本案诉讼费用()。
- A. 可以由双方协商负担
B. 由双方按责任大小分担
C. 由原告承担
D. 由被告承担
5. 第二审人民法院根据当事人上诉和案件审理情况,对上诉案件做出相应裁判。下列哪一选项是正确的?()。
- A. 第二审人民法院认为原判对上诉请求的有关事实认定清楚、适用法律正确,裁定驳回上诉,维持原判
B. 第二审人民法院认为原判对上诉请求的有关事实认定清楚,但适用法律有错误,裁定发回重审
C. 第二审人民法院认为一审判决是案件未经开庭审理而做出,裁定撤销原判,发回重审
D. 原审原告增加独立的诉讼请求,第二审人民法院合并审理,一并做出判决
6. 对不在中华人民共和国领域内居住的人提起的有关身份关系的诉讼,由()管辖。
- A. 被告所在地法院
B. 原告所在地法院
C. 被告住所地
D. 原告经常居住地法院
7. 发生法律效力民事判决、裁定,以及刑事判决、裁定中的财产部分,其负责执行的法院是()。
- A. 基层人民法院
B. 第一审人民法院
C. 第二审人民法院
D. 终审人民法院
8. 期间届满的最后一日是节假日的,期间届满的日期为()。
- A. 节假日前一天
B. 节假日后的第一天
C. 节假日当天
D. 重新计算
9. 对于人民陪审员的回避。决定者是()。
- A. 院长
B. 庭长
C. 审判长
D. 审判委员会
10. 张某将邻居杨某和杨某的父亲打伤,杨某以张某为被告向法院提起诉讼。在法院受理该案时,杨某的父亲也向法院起诉,对张某提出索赔请求。法院受理了杨某父亲的起诉,在征得当事人同意的情况下决定将上述两案并案审理。在本案中,杨某的父亲居于什么诉讼地位()。
- A. 必要共同诉讼的共同原告
B. 有独立请求权的第三人
C. 普通共同诉讼的共同原告
D. 无独立请求权的第三人

得 分	评卷人

二、多项选择题(每题 2 分,共 10 分,每题至少有两项答案正确,多选或少选均不得分)

11. 民事诉讼的特征,包括()。
- A. 民事诉讼是一种当事人对立的结构
 - B. 民事诉讼依靠国家强制力来解决民事纠纷
 - C. 民事诉讼解决的是有关民事权利、义务的争议
 - D. 民事诉讼是依照一定的法律规范,严格按照预定的程序和方式进行的
12. 根据法律规定,不能适用简易程序审理民事案件的法院有()。
- A. 最高人民法院
 - B. 高级人民法院
 - C. 中级人民法院
 - D. 基层人民法院
13. 法院调解原则不能适用于()。
- A. 特别程序
 - B. 公示催告程序
 - C. 再审程序
 - D. 执行程序
14. 关于证据的种类,下列哪些选项是正确的?()。
- A. 患者王某以误诊为由起诉某医院。王某提交的医院病历和 X 光片均属于鉴定意见
 - B. 李某在某杂志上发表了一篇披露黄某隐私的文章。黄某诉至法院并提交了该杂志,该杂志属于书证
 - C. 张某认为徐某伪造遗嘱侵犯其继承权,向法院起诉徐某。张某提供了该份遗嘱,该遗嘱属于书证
 - D. 周某驾车回家中将行人吴某撞伤,交警冯某当时正在事故现场,于是按照双方责任开具了事故认定书。吴某诉至法院要求周某赔偿,提供了事故认定书,该事故认定书属于勘验笔录
15. 依照《民事诉讼法》的规定,第一审违反法定程序,第二审人民法院发回原审人民法院重审的情形不包括()。
- A. 审理本案的审判人员、书记员应当回避而未回避的
 - B. 经过开庭审理而作出判决的
 - C. 适用普通程序审理的案件当事人未经传票传唤而缺席判决的
 - D. 原审判决认定事实错误,可能影响正确判决的

得 分	评卷人

三、名词解释(每题 5 分,共 20 分)

16. 协议管辖:
17. 类似必要共同诉讼:
18. 行为保全:
19. 特别程序:

得 分	评卷人

四、简答题(每题 10 分,共 40 分)

20. 简述民事诉讼法的效力。
21. 简述法定当事人变更的主要情形。
22. 简述公益诉讼中受到限制适用的民事诉讼基本原则。
23. 简述执行终结的情形。

得 分	评卷人

五、案例分析题(20 分)

24. 姚某与杨某因合伙经营零售批发业而发生纠纷,2015 年姚某向法院起诉要求退回自己出资的 46 万元,且要求获得合伙经营所得利润中的 17 万元。在诉讼过程中,法院经姚某的要求,向杨某提出调解,杨某表示同意,但法院进行调解的当天杨某有事,而让其妻刘氏到法院,经法院调解双方达成调解协议。当调解书送达双方当事人时,姚某签收了调解书。杨某则表示只同意部分调解内容,拒绝签收,送达人员把该调解书放在杨某家,送达回证上记载为留置送达。2 个月后姚某以杨某不履行调解协议为由向法院申请强制执行。

问题:

- (1)法院对双方当事人进行的调解有何不妥之处?为什么?
- (2)送达人员将调解书留置送达杨某是否合法?理由是什么?
- (3)法院应当如何处理以上程序才正确?

试卷代号:2099

国家开放大学2020年春季学期期末统一考试

民事诉讼法学 试题答案及评分标准

(供参考)

2020年7月

一、单项选择题(每题1分,共10分,每题只有一项答案正确,请将正确答案的序号填在括号内)

1. B 2. B 3. A 4. A 5. C
6. B 7. B 8. B 9. A 10. C

二、多项选择题(每题2分,共10分,每题至少有一项答案正确,多选或少选均不得分)

11. ABCD 12. ABC 13. ABD 14. BC 15. BD

三、名词解释(每题5分,共20分)

16. 协议管辖,又称合意管辖或约定管辖,是指双方当事人通过协议约定管辖法院。

17. 类似必要共同诉讼,是指指数人对作为诉讼标的的法律关系,虽然不要求必须一同起诉或应诉,当事人有选择一同起诉或应诉,或者分别起诉或应诉的权利,但一旦选择共同诉讼,则必须对共同诉讼人的诉讼标的做合一确定。

18. 行为保全,是指法院根据一方当事人的申请,责令另一方当事人为或不为一定的行为。

19. 特别程序,是指人民法院审理某些非民事权益争议案件所适用的特殊程序。

四、简答题(每题10分,共40分)

20. 简述民事诉讼法的效力。

民事诉讼法的效力包括:

(1)民事诉讼法对人的效力。(4分)

(2)民事诉讼法的时间效力。(3分)

(3)民事诉讼法的空间效力。(3分)

21. 简述法定当事人变更的主要情形。

(1)在诉讼过程中,当事人死亡,发生诉讼继承时。(4分)

(2)因法人或其他组织合并或分立所发生的当事人变更。(3分)

(3)法人解散、依法被撤销或宣告破产。(3分)

22. 简述公益诉讼中受到限制适用的民事诉讼基本原则。

(1)因为公益诉讼涉及的是社会公共利益而非私益,因此,作为一般民事诉讼的原则——处分原则和辩论原则在公益诉讼中都会受到限制。(6分)(2)体现处分原则和辩论原则的调解、和解、自认在理论上都不能适用,撤诉也受到限制,法院应当实质上审查撤诉的理由,而非普通民事诉讼的形式审查。(4分)

23. 简述执行终结的情形。

有下列情形之一的,法院应裁定终结执行:

(1)申请人撤销申请的。(2分)

(2)据以执行的法律文书被撤销的。(2分)

(3)作为被执行人的公民死亡,无遗产可供执行,又无义务承担人的。(2分)

(4)追索赡养费、抚养费、抚育费案件的权利人死亡的。(2分)

(5)作为被执行人的公民因生活困难无力偿还借款,无收入来源,又丧失劳动能力的。
(1分)

(6)法院认为应当终结的其他情形。(1分)

五、案例分析题(共 20 分)

(案例分析回答时,不要求完全、准确地引述民事诉讼法条文,回答与条文内容大致相同即可)

24. (1)法院对双方当事人进行该调解的不妥之处:未核实参加调解的委托代理人是否经委托人特别授权。(4分)法院调解必须当事人本人自愿,依据《民事诉讼法》第 96 条的规定,调解达成协议,必须双方自愿,不得强迫。调解协议的内容不得违反法律规定。(2分)《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第 147 条规定,人民法院调解案件时,当事人不能出庭的,经其特别授权,可由其委托代理人参加调解,达成的调解协议,可由委托代理人签名。(2分)本案刘氏未经特别授权,不能以夫妻身份全权代理。(2分)

(2)送达人员将调解书留置送达杨某不合法。(2分)因为调解书不适用留置送达。调解书只有经过双方当事人的签收才具有法律效力。(2分)本案对调解书用留置送达是错误的,调解书只有一方签收不具有法律效力。(2分)

(3)为纠正错误,法院应当做如下处理:(1)应当告知姚某原调解书未生效;(2)根据情况再行调解,调解无效的及时判决。(4分)