

试卷代号:2099

国家开放大学2019年秋季学期期末统一考试

民事诉讼法学 试题

2020年1月

注意事项

一、将你的学号、姓名及分校(工作站)名称填写在答题纸的规定栏内。考试结束后,把试卷和答题纸放在桌上。试卷和答题纸均不得带出考场。监考人收完考卷和答题纸后才可离开考场。

二、仔细读懂题目的说明,并按题目要求答题。答案一定要写在答题纸的指定位置上,写在试卷上的答案无效。

三、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答题纸上)

1. 民事案件审判权的行使机关是()。
A. 法院
B. 检察院
C. 公安局
D. 各级政府
2. 人民法院审理案件,其中一部分事实已经清楚,可以就该部分()。
A. 先行判决
B. 先行裁定
C. 先行决定
D. 延期审理
3. 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

4. 我国诉权理论采取的是()。
A. 多元诉权说
B. 二元诉权说
C. 公法诉权说
D. 司法诉权说
5. 以下选项中关于宣告判决的说法错误的是()。
A. 人民法院对公开审理或者不公开审理的案件,一律公开宣告判决
B. 当庭宣判的,应当在 10 日内送达判决书
C. 定期宣判的,宣判后立即发给判决书
D. 当庭宣告判决的,应当在七日以内将判决书送达当事人
6. 民事诉讼的内在价值除了程序公正外,还包括()。
A. 法官中立
B. 当事人地位平等
C. 程序安定
D. 诉讼效率
7. 原告向两个以上有管辖权的人民法院起诉的,可以行使管辖权的人民法院是()。
A. 最先立案的法院
B. 最先接到起诉状的法院
C. 最后接到起诉状的法院
D. 各个法院
8. 证据应当在法庭上出示,并由当事人互相()。
A. 指证
B. 质证
C. 认证
D. 举证
9. 拘留是民事诉讼的强制措施之一,期限为()。
A. 5 天以下
B. 7 天以下
C. 15 天以下
D. 1 个月以下
10. 当事人对自己提出的主张,()。
A. 可以提供证据
B. 可以不提供证据
C. 有责任提供证据
D. 无责任提供证据

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. 因侵权行为提起的诉讼,有管辖权的人民法院是()。
- A. 原告住所地的人民法院
 - B. 被告住所地的人民法院
 - C. 侵权行为地的人民法院
 - D. 侵权结果发生地的人民法院
12. 根据《民事诉讼法》的规定,法庭辩论的环节包括()。
- A. 原告及诉讼代理人发言
 - B. 被告及其诉讼代理人答辩
 - C. 第三人及其诉讼代理人发言或答辩
 - D. 相互辩论
13. 因保险合同纠纷提起的诉讼,具有管辖权的是()。
- A. 被告住所地人民法院
 - B. 原告住所地人民法院
 - C. 合同履行地人民法院
 - D. 标的物所在地人民法院
14. 委托代理人可以是()。
- A. 律师
 - B. 当事人的近亲属
 - C. 当事人所在单位推荐的人
 - D. 对当事人负有保护责任的社会团体
15. 关于证据的种类,下列正确的说法有()。
- 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. 周某驾车回家途中将行人吴某撞伤,交警冯某当时正处在事故现场,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,并提供了事故认定书,该事故认定书属于勘验笔录

三、名词解释(每题 5 分,共 20 分)

- 16. 专属管辖
- 17. 固有的必要共同诉讼
- 18. 证明责任
- 19. 执行和解

四、简答题(每题 10 分,共 40 分)

- 20. 简述适用回避制度的法定情形。
- 21. 简述法院调解的效力。
- 22. 简述民事判决种类有哪些?
- 23. 简述当事人申请再审必须符合的条件有哪些?

五、案例分析题(20 分)

24. 甲地甲公司向乙地乙公司购买猕猴桃 100 吨,履行地点在丁地,价格 300 万元。乙公司要求甲公司提供担保,丙地丙公司应甲的要求为其债务提供连带保证责任。乙公司在丁地交付货物后,甲公司未能按约付款,丙公司也拒不承担保证责任。

问:现在乙公司向法院起诉要求甲和丙承担责任,它应当向何地人民法院起诉? 如果乙公司只要求丙承担保证责任,则其应当向何地法院起诉?

试卷代号:2099

座位号

国家开放大学2019年秋季学期期末统一考试

民事诉讼法学 试题答题纸

2020 年 1 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答题纸上)

1. 2. 3. 4. 5.
6. 7. 8. 9. 10.

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. 12. 13. 14. 15.

得 分	评卷人

三、名词解释(每题 5 分,共 20 分)

16. 专属管辖

17. 固有的必要共同诉讼

18. 证明责任

19. 执行和解

得 分	评卷人

四、简答题(每题 10 分,共 40 分)

20. 简述适用回避制度的法定情形。
21. 简述法院调解的效力。
22. 简述民事判决种类有哪些?
23. 简述当事人申请再审必须符合的条件有哪些?

得 分	评卷人

五、案例分析题(20 分)

24. 问:现在乙公司向法院起诉要求甲和丙承担责任,它应当向何地人民法院起诉? 如果乙公司只要求丙承担保证责任,则其应当向何地法院起诉?

试卷代号:2099

国家开放大学2019年秋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1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答题纸上)

- | | | | | |
|------|------|------|------|-------|
| 1. A | 2. A | 3. B | 4. B | 5. D |
| 6. D | 7. A | 8. B | 9. C | 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. BCD | 12. ABCD | 13. AD | 14. ABCD | 15. BC |
|---------|----------|--------|----------|--------|

三、名词解释(每题5分,共20分)

16. 专属管辖:是指法律规定某些特殊类型的案件专门由特定的法院管辖。

17. 固有的必要共同诉讼:是指当事人一方或者双方为两人以上,其诉讼标的是同一的共同诉讼。

18. 证明责任:又称为举证责任,是指作为裁判基础的法律要件事实经过证明后依然处于真伪不明状态时,一方当事人所承受的不利裁判后果。

19. 执行和解:是指在执行过程中,双方当事人通过自愿协商,就如何履行生效法律文书所确定的义务达成协议,经法院审查批准后,结束执行程序的行为。

四、简答题(每题10分,共40分)

20. 简述适用回避制度的法定情形。

我国民事诉讼法规定的应当回避的法定情形是:

(1)是本案的当事人或当事人、诉讼代理人的近亲属。(2分)近亲属通常是指与审判人员有夫妻、直系血亲、三代以内旁系血亲及近姻亲关系的亲属。(1分)

(2)与本案有利害关系,这是指案件处理的结果会直接或间接地影响到法官或其他有关人员的利益。(2分)

(3)与本案当事人有其他关系,可能影响对案件的公正审理。(2分)其他关系指除上述关系外的、与本案当事人之间存在的足以影响案件公正审理的关系,如师生关系、同学关系、朋友关系等。(1分)

(4)行为不端。(1分)行为不端是指审判人员接受当事人、诉讼代理人请客送礼,违反规定会见当事人、诉讼代理人等情形。(1分)

21. 简述法院调解的效力。

法院调解与法院判决具有同等的效力。(2分)这些效力有以下几点:

(1)形式上的约束力。(2分)

(2)实质上的确定力。(2分)

(3)形成力。(2分)

(4)执行力。(2分)

22. 简述民事判决种类有哪些?

根据判决所裁决的诉的不同种类或不同性质,可以分为给付判决、确认判决和形成判决。这种划分与诉的种类是一致的。(4分)

(1)给付判决。给付判决是在认定原告请求权存在的基础上,判令对方履行义务的判决。(2分)

(2)确认判决。确认判决是单纯确认当事人之间法律关系存在或不存在的判决。(2分)

(3)形成判决。形成判决是指变动现存法律关系的判决。(2分)

23. 简述当事人申请再审必须符合的条件有哪些?

(1)申请再审的对象必须是对已经发生法律效力的判决、裁定、调解书。(2分)

(2)必须具有法定的再审事由即事实和理由。(2分)

(3)必须向有管辖权的人民法院申请再审。当事人对已经发生法律效力的判决、裁定,认为有错误的,可以向上一级人民法院申请再审;当事人一方众多或者当事人双方为公民的案件,也可以向原审人民法院申请再审。(2分)

(4)应当向管辖法院提出再审申请书等材料。(2分)

(5)必须在法定的期限内申请再审。(2分)

五、案例分析题(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)乙公司起诉甲公司和丙公司承担责任,可以向甲地(甲公司住所地)或者丁地(合同履行地点)人民法院起诉。(5分)依据《中华人民共和国民事诉讼法》第二十三条的规定,因合同纠纷提起的诉讼,由被告住所地或者合同履行地人民法院管辖。本案中相对于丙公司的担保合同,甲公司与乙公司之间的合同被称为主合同。依据《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的解释》第一百二十九条的规定,主合同和担保合同发生纠纷提起诉讼的,应当根据主合同确定案件管辖。本案中,甲地是甲公司的住所地,丁地是合同约定的履行地点且乙公司已履行交货义务。(5分)

(2)乙公司只起诉丙公司承担责任,则应该向丙地(丙公司住所地)人民法院起诉。(5分)依据《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的解释》第一百二十九条的规定,担保人承担连带责任的担保合同发生纠纷,债权人向担保人主张权利的,应当由担保人住所地的法院管辖。本案中,丙地是丙公司的住所地。(5分)