

2006年国家司法考试全真模拟试卷第一套试卷四 PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

https://www.100test.com/kao_ti2020/482/2021_2022_2006_E5_B9_B4_E5_9B_BD_c36_482126.htm

第一部分：简答题。本部分共7题75分

一、(本题10分)案情：1999年5月1日，B公司向A公司订购价值6万元的黄桃。合同规定：A公司在1999年6月前向B公司交付30吨黄桃，每吨价格2000元；B公司则应于1999年5月上旬先付款50%，其余货款在B公司收到黄桃后10日内付清。1999年5月5日，B公司付款3万元给A公司，1999年6月15日A公司将黄桃送至B公司，B公司收货后，认为黄桃不符合合同约定的质量要求，致函A公司要求减少价款，A公司收到信后回函否认。1999年7月因市场上黄桃需求量不大，而黄桃又不宜长时间保存，B公司就将黄桃进行了降价处理。1999年9月20日，A公司派人到B公司索要剩余3万元货款，B公司说黄桃质量不合乎合同要求，要求减少价款。A公司不同意，双方当时各执己见，协商没有结果。后来因为A公司管理层变更，一直未再向B公司提出清偿货款的请求。2001年，A公司在清理债权债务时发现存在此笔款项，于是于2001年7月5日向某市区人民法院起诉要求B公司清偿剩余3万元价款并赔偿损失。B公司则以原告的诉讼请求已过诉讼时效为由抗辩。

问题：1．原告向人民法院请求保护民事权利的诉讼时效期间是几年？2．本案最后的诉讼时效期间应当如何计算？被告B公司以原告的请求已经过了诉讼时效的理由进行抗辩，能否成立？3．原告A公司提起诉讼之后，对诉讼时效发生何种法律效力？4．假设A公司2001年7月5日未起诉B公司，而B公司在2002年7月又主动将这笔款项给了A公司，事后B公司想起诉

讼时效已过想向A公司要回钱，可以吗? 二、(本题12分) 案情：
A、B、C合伙成立一合伙企业，出资比例为2：3：5。因购车款不足就向D银行贷款20万元，以奥迪牌轿车做抵押，并办理了抵押登记手续。后因流动资金不足，公司又以该车质押向E借款1万元。在合伙企业把汽车交付E的途中，车撞伤行人L，需住院费1万元。同时车也受损。在经合伙企业同意后把该车送修，修理费2万元，未付修车款，车被H修理店留置。如果该合伙企业此前和X公司签订一份总价款8万元的买卖合同，约定合伙企业供货代办托运，由X公司支付运费。之后合伙企业与运输公司订立运输合同，双方约定运费1万元。运输公司在运送货物途中丢失两件货物，X公司因此拒付运费。如果该合伙企业和X公司在上述合同中约定，定金2万元，违约金1万元。合同订立后，X公司按约支付了2万元定金。后合伙企业没有履行合同，X公司损失2万元。根据以上情况回答下列问题：1．如果合伙人C在一次意外事故中死亡，则其在合伙企业中的份额应如何处理? 2．假设该车价值30万元，质押权人、抵押权人、留置权人均要优先以该车受偿，应如何处理? 3．假设该合伙企业把其持有的一份提单质押给M公司，M公司又把该提单质押给H公司，上述两次质押均订有质押合同。现质押权人M、转质押权人H均要求以提单项下的货物优先受偿，应如何处理? 4．被撞伤的L住院费，1万元，有无优先受偿权?假使L正好也欠合伙企业1万元货款未付，则合伙企业能否主张抵销? 5．X公司能否拒付全部运费?能否把丢失的货物价值在运费中扣除? 6．如果X公司拒付运费，运输公司应如何保护自己的权利? 7．X公司支付运费后，应如何追究货物丢失的责任? 8．X公司最多能从合伙企业

中要回多少款项? 9. 如果X公司没有损失, X公司最多能从合伙企业中要回多少款项? 10. 如果X公司没有损失, 对X公司要求合伙企业支付全部违约金的主张, 合伙企业可否提出异议? 11. 如果合同约定, 合伙企业在超过约定的交货期50天仍不能履行合同时, X公司享有解除权, 后合伙企业超过50天不能交货X公司行使合同解除权。则X公司向合伙企业主张哪些权利? X公司最多能从合伙企业要回多少款项? 三、(本题12分) 案情: 甲某和乙某系邻居, 关系一般。2000年8月, 甲某想注册成立一家公司但资金不足, 遂向乙某借款6万元, 约定一年后归还。债务到期后, 乙某再三向甲某要钱, 而甲某因公司亏本无法归还, 只好拖延搪塞, 乙某非常生气。2001年11月2日, 乙某来到甲某的公司某市A区强行搬走公司许多贵重物品。事隔5天, 乙某再次向甲某索债未果, 便将甲某公司未售出的一批彩电提走, 甲某未加阻拦, 任其自便。2001年11月8日, 甲某带着某市A区公安分局一派出所民警丙某到乙某家中(住某市B区)将乙某拘留。11月9日, A区公安分局对乙某实施强制措施将其拘留。乙某不服拘留, 于2001年12月20日向B区人民法院起诉A区公安分局。B区人民法院经审查后即受理此案, 并于次日将起诉状副本送达了A区公安分局, 要求被告于2002年1月6日以前提出答辩状。2001年12月29日, A区公安分局两名领导到乙某家中, 对乙某就收容审查一事表示道歉, 并同意赔偿经济损失一万元。乙某对公安局表示谅解, 遂撤回起诉。 问题: 1. B区人民法院有无管辖权? 乙某能否向A区人民法院起诉A区公安分局, 并说明理由。 2. 乙某能否在对A区公安分局提起行政诉讼的同时提起附带赔偿诉讼? 如果能, 是否必须在起诉时一并提出? 如果不能

，请说明理由。3．如果乙某单独就损害赔偿提出要求，B区人民法院应否受理?为什么?4．B区人民法院要求A区公安分局于2002年1月6日以前提出答辩状是否正确?为什么?5．B区人民法院应否准许乙某撤回起诉?6．本案如果进入审理，A区公安分局所做拘留决定是否合法，举证责任应该由哪一方来承担?B区法院对该拘留决定应做出何种判决?四、(本题10分)案情：河南省甲市的李某与住在乙市的杨某是关系很好的朋友，2001年5月，杨某想买一辆卡车跑运输，因资金不够向李某借5万元钱，李某划给杨某一张5万元的支票，两人签订了借款协议，协议约定：杨某一年后还钱，最迟不迟于5月底。除此以外，两人再无其他债务纠纷。到2002年5月10日，李某来到杨某跑运输的地方，当着众人的面对杨某讲，自己的公司资金周转不灵，问杨某为什么还不还钱，杨某觉得当着众人的面很下不了台，心想：都是自家兄弟，这样做也太不给面子了。于是赌气说：“我没有借你钱，你不要瞎说!”李某于是准备向法院申请支付令。问题：1．李某可以向法院申请支付令吗?如果可以，应向哪个法院申请支付令?2．如果杨某收到法院发出的支付令后，拒不还钱，并提出理由：本来是要还钱的，但李某太不给面子，不顾兄弟情谊，所以他不仁，我不义，我也不还钱。法院应如何处理?3．如果杨某及其家人拒不接受法院送达的支付令，法院应做如何处理?4．如果李某的申请获得支持，杨某付给李某一张5万元的汇票，当晚他在旅店住宿时被盗，他可以申请公示催告吗?法院应如何处理?五、(本题10分)案情：被告人：刘某某，男，26岁，某车辆厂工人。犯罪嫌疑人：于某，男，21岁，某车辆厂司机。刘某某，偷盗成性，2001年元月某日晚在北大学生宿舍

伺机行窃，被保安人员发现后，带到派出所询问，刘某某拒不说明其姓名、住址、职业、籍贯等情况，派出所即对其先行拘留。夜间，刘某某乘看守人员不备，逃离派出所。第二天晚上，刘某某约好友于某出去玩，在路上截住一辆“面的”，声称要去上地村，当车行至行人稀少处时，刘某某操起一把小锤，猛砸司机的手腕，并将司机推倒在车下，让于某开车，企图逃走。司机呼救，于某发现后面有人追来，弃车逃走，刘某某、于某均被群众抓获。经医院检查，“面的”司机的腿被打断。公安机关以刘某某、于某共同抢劫罪，移送起诉，检察机关在收到移送审查起诉的案件材料之日起第三天告知犯罪嫌疑人有权委托辩护人，辩护律师查阅了诉讼文书、医生鉴定材料，并直接找到“面的”司机搜集有关犯罪嫌疑人的情况。人民检察院审查移送起诉意见后，对刘某某以抢劫罪提出公诉，对于某作出不起诉决定，一审法院经过审理判决刘某某有期徒刑3年。“面的”司机认为量刑较轻，在判决生效前向人民法院递交了请求抗诉状。问题：1. 在刘某某拒不说明其姓名、住址、职业、籍贯等情况下，派出所能否对刘某某先行拘留？2. 辩护律师未通过检察机关，直接找被害人了解案情的作法是否正确？3. 被害人向人民法院递交请求抗诉状的作法是否正确？4. 检察机关对于某作出不起诉决定，依据是什么？5. 不起诉决定的效力如何？六、（本题10分）案情：马某（19岁）和李某（17岁）两人是同班同学，二人都不好学习。一日，马某发现学校附近有一个建筑工地上堆放着许多电缆，且看管不严，便打起了偷电缆卖钱的主意。马某将此想法与李某商量，二人一拍即合。为保证偷得电缆后顺利脱手，二人在行动之前专门去了一个五金商店打

听是否收购电缆。五金店老板许某一看二人神情，便已心领神会，但故意不动声色，只装作不知情。在经过一番讨价还价之后，双方谈妥了收购价格。因见马某和李某年少，在二人离开时许某特意叮嘱，晚上12点之后才能送货过来。马某和李某当天晚上就开始了行动，因恐人少行动太慢，马某又叫上了表弟夏某(15岁)帮忙望风。三人偷得电缆后，在送往五金店的途中被几名巡逻的警察发现。警察偷偷跟踪至五金店外，趁双方交易时即行抓捕。在抓捕过程中，马某和夏某二人为了逃跑，用铁棍将其中一名警察打成重伤。问题：1．马某、李某和夏某三人的盗窃行为是否构成共同犯罪?为什么?2．马某和夏某二人将警察打成重伤的行为是否构成共同犯罪?为什么?3．许某收购电缆的行为构成何种罪名?为什么?4．根据我国《刑法》，对李某和夏某分别应当如何进行处罚?5．对马某的盗窃和打伤警察的行为应当如何定罪?七、法律文书题(本题11分)案情：被告人：梁浩，男，22岁，广西柳州市人，住址：柳州市材料厂家属院。1996年10月因盗窃被劳动教养，1998年12月被解除劳教，2000年8月2日因盗窃罪被捕。被告人梁浩于2000年2月8日下午3时在柳州市某餐厅吃饭时，趁顾客王某吃饭不备之机，把王某的钱包盗走，提包内有人民币8万多元。梁浩作案后，于次日携款4万元到北京游玩，挥霍上万元。数日后，梁浩自感罪行严重，于2月14日返回柳州，15日让其兄把剩余赃款7万多元交柳州市某区公安分局。梁浩逃到湖南省祁东县其舅舅家隐藏，后被公安机关捕获，认罪态度尚好。柳州市中级人民法院经公开审理认为，被告梁浩盗窃他人财物，数额特别巨大，情节特别严重，又系解除劳教后三年内犯罪，应当从重处罚；但被告人能主

动退还赃款，有悔罪表现，归案后认罪态度尚好，可以从轻处罚。该法院经过审理于2000年11月1日判决如下：被告人梁浩犯盗窃罪，判处死刑，缓期二年执行，剥夺政治权利终身。梁浩以量刑过重为由，向广西高级人民法院提出上诉。作为梁浩的辩护律师，请代书上诉状。答题要求：1. 格式正确，应具备的事项齐全；2. 请求合法有据，定性准确；3. 文字通顺简练，无语法错误和错别字；4. 题中未涉及的当事人自然情况及司法机关的名称、文号等可自行编撰，但不得署应考人员姓名。

第二部分：分析题。本部分共1题，25分。

八、(本题25分) 甲为国家公务员，在国家建设项目上有一定职权。乙为其妻，无业。丙、丁、戊三人经常与乙“聚会”，为了拿到项目，丙、丁、戊三人先后向乙支付“活动费”68万元。问题：请从犯罪构成的角度分析乙的行为。

第三部分：论述题。本部分共2题，50分。

九、(本题25分) 某日晚，刘某带着5岁的女儿亮亮去家附近新落成的大型仓储式超市购物。刚进店门，“偷一罚十”的醒目警示牌便映入眼帘。刘某带着女儿选好要买的商品，结完账向外走时，被店内保安人员拦住。保安人员指着亮亮手里拿着的巧克力问到“这盒巧克力没付钱吗？”刘某吃了一惊，连声道歉，准备回收款台付钱，保安人员拦住她，指着“偷一罚十”的警示牌；要其交200元罚款，并当场出具了200元的罚款单。刘某被迫交了罚款后，向人民法院提起了行政诉讼。法院以超市作为不具有管理公共事务职能的企业，不可能成为法律、法规授权的组织和行政机关委托的组织。因此，不具有行政处罚权，更无权以店堂告示的方式来设定罚款。刘某主观上没有偷窃的故意，客观上也没有偷窃的行为，巧克力是她5岁的女儿

在她不知道的情况下拿的，而亮亮属无行为能力人，不承担法律责任。因此，刘某的行为不是偷窃，不应受到处罚。超市应当返还罚款，并向刘某赔礼道歉。问题：请谈谈你对行政处罚的设定权与实施权的认识。答题要求：1、运用掌握的法学和社会知识阐释你的观点和理由；2、说理充分，逻辑严谨，语言流畅，表达准确；3、字数不少于500字。

十、(本题25分) 某地，困扰市公安局的第一大难题就是经费短缺，很多派出所年初基本上没有安排办公费用，有的象征性的拿了千余元或者1万元，其余全靠公安机关自己“创收”。2002年有一个县政府年初就给县公安局下达了500万的罚款指标，“不管当年治安太平与否，有无刑事案件”。县长向公安局表示，“假如完成500万的任务，就返回公安局300万，其余交财政”。于是局长回去把指标分解到各个科所，比如派出所处于最繁华的地段，分指标100万，刑警队30万，治安科50万。局长对派出所所长表示：“完成100万，返回派出所20万，否则一分不返”。该派出所所长则对手下民警表示：“每完成1万，奖励1000元”。问题：请谈谈你对公安机关下达罚款指标的认识。答题要求：1、运用掌握的法学和社会知识阐释你的观点和理由；2、说理充分，逻辑严谨，语言流畅，表达准确；3、字数不少于500字。

100Test 下载频道开通，各类考试题目直接下载。详细请访问 www.100test.com