

国家司法统一考试相关问题答疑集锦（四）PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

https://www.100test.com/kao_ti2020/53/2021_2022__E5_9B_BD_E5_AE_B6_E5_8F_B8_E6_c36_53877.htm

1. 在实现抵押权、质押权和留置权时，对于主债权及利息、违约金、损害赔偿金、担保物保管费用和实现担保物权的费用等，在没有当事人约定的情况下，他们的清偿顺序如何，谁优先？回答：在实现抵押权、质权时，请参见担保法司法解释第七十四条，“抵押物折价或者拍卖、变卖所得的价款，当事人没有约定的，按下列顺序清偿：（一）实现抵押权的费用；（二）主债权的利息；（三）主债权。”又见担保法司法解释第九十六条，“本解释第五十七条、第六十二条、第六十四条、第七十一条、第七十二条、第七十三条、第七十四条、第八十条之规定，适用于动产质押。”

2. 《民通解释》第79条“数个委托代理人共同行使代理权的，如果其中一人或者数人未与其他委托人协商，所实施的行为侵害被代理人权益的，由实施行为的委托人代理人承担民事责任”，与《合同法》第409条“两个以上受托人共同处理委托事务的，对委托人承担连带责任”的规定是否相矛盾？回答：应以合同法第409条为准。

3. 法定代理人具有独立的诉讼地位，但是具有独立的上诉权，我不太明白。而且在上诉中列为上诉人，在实践中我没有碰到过。也没有解释其合理性。因为刑事判决刑事部分只针对被告人，法定代理人不会被判承担刑事责任。他虽然可以替被告人上诉，但怎么能列为上诉人？回答：首先要明白法定代理人为什么会存在，他的权限是由法律设定的，为了更好地保护限制行为能力人和无行为能力人的合法权益，他行使

权限无需得到被代理人的同意。至于上诉权，因为法定代理人本人具有独立的上诉地位，所以在应当将其列为上诉人。

4.民事诉讼法第15条规定的支持起诉情况中，案件的原告是被支持者本身，还是支持起诉的主体？回答：支持者不能以自己的名义起诉，原告是被支持者。

5.仲裁中的财产保全是否要申请人提供相应担保？回答：法律没有做明确规定，法院可以责令。

6.为了赌债而绑架他人，也定非法拘禁罪？在火车道上放巨石后又搬走的是犯罪既遂，那拆除飞机主要零件后在飞机起飞前又装上的，是什么？回答：刑法第238条规定，为索取债务非法扣押、拘禁他人的，定为非法拘禁罪。此处的债务包括合法债务与非法债务。在火车道上放置巨石又搬走的行为是破坏交通设施罪的犯罪中止。拆卸飞机主要零件在起飞前装上的行为是破坏交通工具罪的犯罪中止。

7.什么是公敌行为？回答：公敌行为是指以船旗国为敌的敌人所为的行为。公敌行为比战争行为的含义要窄一些，战争行为不管是否与该船旗国作战，均属于战争行为，而公敌行为仅限于与该船旗国为敌的敌人的行为。

8.什么是提单中的首要条款，该条款有什么作用？回答：首要条款即是指法律适用条款，该条款解决有关提单的争议应当适用何国法律解决的问题。

9.对由于邮递延误造成的逾期承诺，只要要约人毫不迟延地表示接受，则该逾期承诺仍然有效，这句话为何错误？回答：这个问题要注意理解要约传递正常情况下逾期承诺的效力以及非正常情况下（比如邮递延误）逾期承诺的效力适用的规则，对于前者，因为是受要约人自身的原因导致的逾期承诺，所以只有在要约人对于这种逾期承诺快速表示接受的情况下才有效，对于后者，因为逾期承诺不是因为受约

人自身的原因造成的，所以除非要约人明确表示不接受这种逾期承诺，否则是有效的。

10.甲欲杀乙，乙恰与丙并躺在床上，丙熟睡而乙未睡着，乙得知甲欲杀自己，遂将丙挪至自己的位置然后逃跑，后甲误以为丙是乙而将其杀死。请问对乙将如何处罚？回答：乙不能构成紧急避险，因为不能以他人的生命挽救自己的生命。

11.什么叫对外国法人的承认的分别认许制？回答：对外国法人的承认有特别认许制（一国法人在他国活动必须经过他国特别认可），一般认许制（外国法人只要办理必要的登记和注册手续，就有资格在内国从事活动），相互认许制（通过国家之间的条约相互承认对方的法人在本国的活动），分别认许制即是根据外国法人的性质分别采取不同的认许办法，对商业性的法人一般采用一般认许制，对非商业性的法人采取特别认许制，法国采取这种方式。

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