

绝密★启用前




2009 年在职攻读硕士学位全国联考
法律硕士



专业综合试卷

考生须知

1. 本试卷满分 300 分。
2. 请考生务必将本人考号最后两位数字填写在本页右上角方框内。
3. 本试卷为 **A** 型试卷，单项选择题、多项选择题（第 1-70 题）的答案必须用 **2B** 铅笔填涂在 **A** 型答题卡上，做在其它类型答题卡或试卷上的无效。答题前，请核对答题卡是否 **A** 型卡，若不是，请要求监考员予以更换。
4. 在答题卡上正确的填涂方法为在答案所代表的字母上划线，如  [B] [C] [D]。
5. 案例分析题和论述题必须用蓝色或黑色墨水笔在答题纸上指定位置按规定要求作答，未做在指定位置上的答案一律无效。
6. 交卷时，考生须配合监考员验收，并请监考员在准考证上签字（作为考生交卷的凭据），否则，若发生答卷遗失，责任由考生自负。

一、单项选择题（每小题 2 分，共 60 分）

1. 传统西方法学将自然法与实在法区分开来，自然法是指（ ）。
 - A. 由国家机关制定和颁布的具体的法律规则
 - B. 普遍有效的正义原则和道德公理
 - C. 法学家们的学说
 - D. 不是调整人类社会，而是调整自然界的法则
2. 普通法法系中的普通法是指（ ）。
 - A. 英国历史上的普通法
 - B. 除根本法以外的其他法律
 - C. 罗马帝国的万民法
 - D. 具有普遍约束力的法律
3. 成文法和不成文法的分类标准是（ ）。
 - A. 法律规定的内容的不同
 - B. 法律的地位、效力的不同
 - C. 法律的创制方式和表达形式的不同
 - D. 法律的适用范围的不同
4. 人们按照法律规定的行为模式去行为，法律实际上被人们所遵守、执行或适用，这在法学上称为（ ）。
 - A. 法律效果
 - B. 法律效益
 - C. 法律实效
 - D. 法律效力
5. 下列关于法律与道德的表述中正确的是（ ）。
 - A. 道德所许可的行为，必然为法律所许可
 - B. 自然法学派认为，法与道德在本质上没有必然的联系
 - C. 道德所禁止的行为，必然也为法律所禁止
 - D. 与法律不同，道德的实施主要靠人们自觉遵守、舆论强制及内心信念的约束
6. 下列关于权利的表述中错误的是（ ）。
 - A. 权利只有在一定的社会经济关系中才能发挥作用
 - B. 权利意味着权利主体行为自由和行为控制的统一
 - C. 权利的正当性的来源必然是国家的法律
 - D. 无论是道德权利、习惯权利还是法律权利，都首先是应有权利
7. 中国历史上第一次公布成文法是春秋时的（ ）。
 - A. 邓析
 - B. 子产
 - C. 赵鞅
 - D. 范宣子
8. 汉文帝、汉景帝的刑制改革没有废除的肉刑是（ ）。
 - A. 黥
 - B. 斩右趾
 - C. 笞
 - D. 宫

25. 下列有关合同要约和承诺的表述，正确的是（ ）。
- A. 悬赏广告不是针对特定对象发出，不构成一个有效的要约
 - B. 某公司公布招股说明书的行为构成要约，股民申购股票的行为构成承诺
 - C. 某房地产广告称：“皇家园林，王侯享受，恭迎入住！”，该广告构成要约
 - D. 某公司向某印刷厂发送如下传真：“我司急需宣传材料 10000 张，样本见附后，价格盼与以往相同。如无异议，请速回复。”该传真构成有效的要约
26. 关于合同债权转让，下列说法正确的是（ ）。
- A. 债权转让行为必须通知债务人，才对债务人生效
 - B. 债权转让行为必须在信贷征信机构办理登记，才可以对抗第三人
 - C. 债权转让时，如果该债权上有担保，那么必须经担保人同意，担保权才相应转让
 - D. 甲乙互负债权债务，当甲将对乙债权转让给丙后，乙不得向丙主张抵销
27. 关于赠与合同，下列说法正确的是（ ）。
- A. 赠与合同为实践性合同
 - B. 一旦赠与合同生效，赠与人即无权撤销赠与
 - C. 如果甲事先答应赠与乙一座房屋，后来却又反悔，甲的行为可能构成缔约过失
 - D. 赠与不可以附义务，附义务的赠与视为买卖
28. 关于买卖合同，下列说法正确的是（ ）。
- A. 特定物买卖中，合同一经成立，特定物的所有权就发生转移
 - B. 买受人若无合理理由不按约定期限接受货物，则应自违反约定之日起承担标的物毁损、灭失的风险
 - C. 种类物买卖中，合同一经成立，种类物所生的孳息即归买受人享有
 - D. 标的物所有权转移，则标的物上的专利权也相应转移
29. 关于地役权，下列说法正确的是（ ）。
- A. 地役权未经登记不能对抗善意第三人
 - B. 地役权自在登记机关办理登记之日起生效
 - C. 设立地役权，应当订立地役权合同，地役权合同自办理登记之日起生效
 - D. 地役权可以单独转让，但不得单独抵押
30. 关于婚姻关系，说法正确的是（ ）。
- A. 对于一方婚前购买的房屋，如果由夫妻双方共同使用超过 8 年，则该房屋归夫妻共有
 - B. 稿费收入为夫妻一方所有的财产，除非夫妻双方另有约定
 - C. 婚姻关系存续期间所得的财产约定归各自所有的，那么夫或妻一方对外所负的债务，原则上应当以夫或妻一方所有的财产清偿，除非第三人不知道该约定
 - D. 甲的妻子乙已怀孕，此时乙发现甲有婚外情，遂起诉离婚，此时法院不应当判决离婚

二、多项选择题（每小题 3 分，共 120 分。下列各题四个备选项中有二个至四个选项是正确的，请在答题卡上将对应正确选项的字母涂黑，多选或少选均不得分）

31. 下列有关法律渊源的表述中正确的是（ ）。
A. 不同的国家结构形式会造成法律渊源的多样性
B. 权威性学说或法理也可以成为我国具有直接法律效力的法律渊源
C. 我国缔结、承认的国际条约属于正式的法律渊源
D. 国家政策当然可以作为我国法院审理案件时的判决依据
32. 下列法规在立法过程中须报上一级有关机关批准后才能实施或者生效的是（ ）。
A. 省、自治区、直辖市的地方性法规
B. 自治法规
C. 省、自治区人民政府所在地的市和国务院批准的较大市的地方性法规
D. 经济开发区的法规
33. 法官适用法律时需要采用实质推理方法的情形是（ ）。
A. 法律规定本身含义的模糊
B. 出现法律的空隙或法律漏洞
C. 同一位阶的法律规范之间存在冲突
D. 案件事实难以查清
34. 下列选项中正确体现权利与义务关系的是（ ）。
A. 没有无权利的义务，也没有无义务的权利
B. 权利与义务在功能上是互补的
C. 在任何社会，权利是第一性的因素，义务是第二性的因素
D. 任何社会的权利总量和义务总量是相等的
35. 下列有关法律责任的本质的观点，正确的是（ ）。
A. 法律责任是居于统治地位的阶级或社会集团运用法律标准对行为给予的否定性评价
B. 法律责任与违法行为人的自由意志有关
C. 法律责任也是社会对某些成员的一种强制
D. 法律责任的惟一目的是使违法人再社会化
36. 关于法律的历史发展，下列说法正确的有（ ）。
A. 封建制法律确认人身依附关系，公开保护等级特权
B. 资本主义法律首先确立了法律面前人人平等的原则
C. 法律的历史类型更替的根本原因在于不同法系的形成
D. 社会主义法律的特征之一是国情和公理的统一

47. 根据我国宪法的规定，公民有权从国家和社会获得物质帮助的情况包括（ ）。
A. 年老
B. 疾病
C. 受灾
D. 丧失劳动能力
48. 在全国人民代表大会闭会期间，全国人民代表大会常务委员会根据总理提名，可决定的国务院组成人员的人选包括（ ）。
A. 国务院副总理
B. 国务委员
C. 各部部长
D. 审计长
49. 根据我国《立法法》第 63 条，下列机关中，有权制定地方性法规的包括（ ）。
A. 省人民代表大会
B. 省人民代表大会常务委员会
C. 省人民政府所在地的市的人民代表大会
D. 经济特区所在地的市的人民代表大会
50. 目前我国设立的专门人民法院包括（ ）。
A. 航空法院
B. 海事法院
C. 军事法院
D. 森林法院
51. 我国刑法属地管辖权的内容体现在（ ）。
A. 凡在中华人民共和国领域内犯罪的，都适用本法
B. 犯罪的行为或者结果有一项发生在中华人民共和国领域内的，就认为是在中华人民共和国领域内犯罪
C. 凡在中华人民共和国船舶或者航空器内犯罪的，也适用本法
D. 对在领域外侵犯我国家或者公民利益的犯罪，仍适用本法
52. 刑法中的危害行为的特征有（ ）。
A. 对社会具有危害性
B. 为刑法所禁止的行为
C. 对社会造成损害结果的行为
D. 表现人的犯罪心理态度的行为
53. 对于胁从犯的处罚原则是（ ）。
A. 从轻处罚
B. 减轻处罚
C. 免除处罚
D. 按其犯罪情节减轻处罚
54. 吸收犯的形式主要有（ ）。
A. 主犯构成之罪吸收从犯、胁从犯构成之罪
B. 既遂犯吸收预备犯
C. 既遂犯吸收未遂犯
D. 未遂犯吸收预备犯

63. 关于诉讼时效，下列说法正确的是（ ）。
- A. 权利被侵害之日起如果超过 20 年，即使权利人刚刚知道权利被侵害，那么人民法院也不予保护，除非有特殊情况
 - B. 甲公司向在美国注册的乙公司出口货物，后来乙公司违约，甲公司主张违约责任的诉讼时效为 2 年
 - C. 权利人向债务人的保证人主张权利的，诉讼时效中断
 - D. 张某被刘某打成重伤，其向刘某要求赔偿的诉讼时效为 2 年
64. 关于委托合同，下列说法正确的是（ ）。
- A. 没有委托合同，就没有代理关系，委托合同是代理唯一的基础关系
 - B. 当事人只能通过委托合同委托他人代为从事民事法律行为，而不能从事事实行为
 - C. 委托合同可以约定由受托人以受托人的名义处理受托事务
 - D. 对于无偿的委托合同，如果受托人给委托人造成了损失，只有在受托人是故意或重大过失的情况下，委托人才有权要求赔偿损失
65. 关于合同法上的抗辩权，下列说法正确的是（ ）。
- A. 某公司邀请一歌手演唱，约定先付 1000 元歌手才登台演出。这 1000 元还未付出时，该歌手突生重病，且预计难以在约定的日期登台演出。此时，该公司可以行使不安抗辩权
 - B. 当事人互负债务，没有先后履行顺序的，一方在对方履行债务不符合约定时，有权行使同时履行抗辩权，拒绝其相应的履行要求
 - C. 行使同时履行抗辩权的一个前提条件，是双方基于同一双务合同互负债务
 - D. 当事人在没有确切证据证明对方有丧失或者可能丧失履行债务能力情形就行使不安抗辩权的，应当承担违约责任
66. 关于动产物权的设立、变更、转让、消灭，下列说法正确的是（ ）。
- A. 于某将名贵钢笔一支借给好友王某使用。某日，方某从王某处盗走钢笔并赠送给了潘某。此时，于某对钢笔的所有权并未消灭
 - B. 李某将其手表借给吴某使用，后李某又与王某订立合同，约定将该手表转让给王某，此时，李某只需将请求吴某返还手表的权利转让给王某，手表所有权即转移
 - C. 孙某委托谭某为其保管一台彩电。后来孙某找谭某借钱并约定以该彩电出质，则在质押合同生效时，谭某对该彩电的质权也立即生效
 - D. 动产物权设立和转让前，第三人依法占有该动产的，负有交付义务的人通过转让请求第三人返还原物的权利代替交付的，属于占有改定

67. 甲、乙、丙三兄弟共同出资购买一栋房屋给父母养老，三兄弟每人各出资 30 万元，房屋登记在三兄弟名下。10 年后，父母均去世。关于本案，下列说法正确的是（ ）。
- A. 如果甲和乙均同意将房屋转让，即使丙表示反对，甲和乙也有权转让
 - B. 甲提出将该房屋分割，尽管乙和丙均表示反对，甲仍有权对房屋进行分割
 - C. 甲和乙要求将该房屋精装修，但丙对精装修表示反对。甲和乙仍然对房屋进行了精装修，此时丙有权拒绝承担装修费用
 - D. 丙将在该房产上的份额出质给某银行，后来银行行使质权，决定将该份额拍卖，此时甲和乙享有优先购买权
68. 关于土地承包经营权，下列说法正确的是（ ）。
- A. 耕地的承包期为 20 年
 - B. 土地承包经营权自政府颁发土地承包经营权证之日起生效
 - C. 土地承包经营权人将土地承包经营权互换的，可以办理登记，未经登记，不得对抗善意第三人
 - D. 土地承包经营权人有权将土地承包经营权转包给他人
69. 关于继承，下列说法正确的是（ ）。
- A. 在被继承人先订立了公证遗嘱，后又自书遗嘱的情况下，应当以在后的自书遗嘱为准
 - B. 丧偶儿媳如果对公婆尽了主要赡养义务，可以作为第一顺序继承人
 - C. 王某去世，未留下遗嘱。大儿子生活较为富裕，小儿子因意外事故残疾无生活自理能力，分配遗产时，小儿子应当予以照顾
 - D. 如果继承人接受继承，则意味着他自愿承担了被继承人生前所承担的所有债务
70. 关于商标权，下列说法正确的是（ ）。
- A. 假如甲企业和乙企业在一日、同一产品上向主管机关分别申请“黑妹”和“黑姐”商标，那么主管机关应当初步审定并公告使用在先的商标
 - B. 注册商标的有效期为 10 年，有效期届满可以申请续展使用
 - C. 企业既有权转让其所有的注册商标，也有权许可他人使用其所有的注册商标
 - D. 只要某个商标没有注册，他人就可以申请注册，除非该商标可以被认定为驰名商标

三、案例分析题（每小题 15 分，共 60 分。将答案写在答题纸指定位置上）

71. 吴某、丁某系河南老乡，曾因共同盗窃于 2001 年 4 月各自获有期徒刑 2 年，2003 年春刑满释放后二人又一起来到某城市收购废品。其间与安徽人万某常因琐事发生争吵，于是吴、丁商量想找机会教训教训万某。2005 年 3 月刚从老家过春节回来的吴某在某小区门口看见丁某与万某因争相收购一居民的废报纸产生争执，遂上前拳击万某，被丁某拦下。丁告诉吴，现在打架影响生意，晚上一起报复他。吃晚饭时，丁找来同乡张某和刘某，遂与吴一起商量当晚十一点暴打万某一顿出气，丁并强调说：“可不能把人打死。”后丁某去火车站接人，因火车晚点，半夜 12 点回来后听说万某已经被吴某等人打死，遂畏罪潜逃，三年后投案自首。

问题：

(1) 分析丁某的行为构成何种犯罪？

(2) 丁某具有哪些量刑情节？

72. 20 岁的男青年喜某与一同做生意的 30 岁的有夫之妇马某非法姘居。某日晚二人将各自的现款共 1 万 5 千元（其中喜某的 5 千元和马某的 1 万元）放一塑料袋内藏好。第二天下午喜某借口去医院看正在住院的母亲提前收摊儿走了。实际上喜某未去医院，而是回到姘居住处拿走了二人的 1 万 5 千元，且制造了住处被人入室行窃的假象。后喜与马一起报了案。三天后案件告破，喜退还马某的 1 万元。

问题：

(1) 喜某的行为是否构成盗窃罪？

(2) 如构成犯罪，应如何处罚？

73. 个体运输专业户甲某与乙公司于 2008 年 4 月签订货车购买合同，合同约定：(1) 甲以 30 万元向乙购买 1 辆货车；(2) 合同签订之日起 1 个月内支付 10 万元，余款 20 万元在 2009 年 2 月底前付清；(3) 为担保剩余车款，甲委托另一个体专业户丙向乙提供保证担保。甲支付 10 万元首付款后，自乙公司提走货车，并办理了相关手续；而丙虽向乙口头同意承担保证责任，但一直未签订书面的保证合同。

因受金融危机的影响，甲的运输业务经营一直不见起色。眼见付款期限将至，为避免乙追债，遂于 2009 年 2 月 25 日，将自己名下仅有的一套价值 40 万元的房屋，赠与好友丁，并为丁办理了房屋产权过户手续。至该月底，甲名下除该货车外，已无其他财产，无法履行对乙的付款义务；且该货车于 2008 年 12 月曾发生严重事故，致使该车现值仅 12 万元。

问题：

(1) 本案当事人间存在哪些法律关系？

(2) 本案中乙该如何主张其权利？

74. 甲、乙于 2008 年 1 月各出资 2 万元，购得古董一件，并约定由甲保管。3 月，丙向甲表示愿意购买此古董，甲即作价 5 万元出卖给丙。事后，甲告诉了乙出卖古董之事，乙要求分得款项，甲便给了乙 2.5 万元。丙买得该古董后，5 月又以 6 万元出卖给丁，双方约定：合同签订后丙即将古董交付给丁，丁每月支付 1 万元，6 个月付完全款，但在全款付清前，古董所有权仍归丙。丁取得丙交付的古董后，不仅未按约定支付各期价款，而且还将该古董以 6.5 万元的价格，倒手转卖给不知情的戊，并当场将古董交付给戊。

问题：

- (1) 甲转让该古董的行为是否有效？为什么？
- (2) 丙与丁的买卖合同是否成立？该古董所有权应何时移转？
- (3) 戊能否取得该古董的所有权？为什么？
- (4) 丙向丁可以主张什么权利？

四、论述题（每小题 20 分，共 60 分。将答案写在答题纸指定位置上）

75. 试述法律与秩序的相互关系。
76. 试述清末《钦定宪法大纲》的实质。
77. 试述我国民族自治地方制定自治条例与单行条例的权力及其限制。

2009 年法律硕士专业综合试卷 A 部分参考答案

一、单项选择题（每小题 2 分，共 60 分）

- | | | | | |
|-------|-------|-------|-------|-------|
| 1. B | 2. A | 3. C | 4. C | 5. D |
| 6. C | 7. B | 8. D | 9. A | 10. C |
| 11. A | 12. D | 13. C | 14. C | 15. A |
| 16. D | 17. C | 18. A | 19. C | 20. D |
| 21. B | 22. A | 23. C | 24. D | 25. D |
| 26. A | 27. C | 28. B | 29. A | 30. C |

二、多项选择题（每小题 3 分，共 120 分。下列各题四个备选项中有二个至四个选项是正确的，请在答题卡上将对应正确选项的字母涂黑，多选或少选均不得分）

- | | | | | |
|---------|----------|----------|----------|----------|
| 31. AC | 32. BC | 33. ABC | 34. ABD | 35. ABC |
| 36. ABD | 37. ABD | 38. ABD | 39. BD | 40. BCD |
| 41. BC | 42. ABD | 43. ACD | 44. ACD | 45. AD |
| 46. BCD | 47. ABD | 48. CD | 49. ABCD | 50. BCD |
| 51. BC | 52. ABD | 53. CD | 54. ABCD | 55. BCD |
| 56. ACD | 57. ABCD | 58. ABCD | 59. ABC | 60. AC |
| 61. CD | 62. ABC | 63. AC | 64. CD | 65. ABCD |
| 66. ABC | 67. ABD | 68. CD | 69. BC | 70. ABC |