

税务师

涉税服务相关法律

习题精析班

第八章 物权法

第一节 物权总论

一、物权法的基本原则

【例题·2014 单选题】一物一权原则是物权法的基本原则之一，其含义是（ ）。

- A. 一物之上只能成立一个物权
- B. 禁止在同一物上同时设立两个以上的抵押权
- C. 同一物上不得同时并存所有权和他物权
- D. 不得在同一物上同时设立两个以上内容相冲突的物权

【答案】D

【解析】一物一权原则，是指一个物上不允许有“互不相容”的两个以上的物权同时存在。

二、物权的分类

【例题·2017 多选题】根据物权法律制度的规定，用益物权包括（ ）。

- A. 宅基地使用权
- B. 抵押权
- C. 建设用地使用权
- D. 质权
- E. 土地承包经营权

【答案】ACE

【解析】选项 BD：属于担保物权。

三、物权变动

【例题·2020 单选题】下列不动产权属登记中，属于发生物权变动效力的登记有（ ）。

- A. 甲将继承所得房屋登记到自己名下
- B. 乙在其房屋上为再婚老伴设立居住权并办理登记
- C. 丙将其继承的房屋卖给同事并办理过户登记
- D. 丁在自己承包地上为同村村民设立通行地役权并办理登记
- E. 戊以其建造中的房屋抵押向银行贷款并办理抵押登记

【答案】BCE

【解析】（1）选项 A：因继承取得物权的，自继承开始时（而非“登记或交付”时）发生效力。（2）选项 D：地役权自地役权合同生效时设立。

四、不动产登记

【例题·2017 单选题】物权法律制度规定了不动产登记制度。下列关于各种登记的说法中，正确的是（ ）。

- A. 预告登记是异议抗辩登记
- B. 更正登记是为消除登记内容错误或遗漏的登记
- C. 变动登记是对原登记权利的涂销登记
- D. 异议登记旨在保全一项将来发生的不动产权属变动

【答案】B

【解析】（1）选项 A：异议登记也称异议抗辩登记；（2）选项 C：更正登记是对原登记权利的涂销登记；（3）选项 D：预告登记旨在保全一项将来发生的不动产权属变动。

五、动产交付

【例题·2018 单选题】2017 年 5 月 10 日，甲借用乙的自行车，双方约定借期 1 个月。5 月 19 日，甲决定买下该自行车，于是发微信告知乙。5 月 20 日，乙回复同意。5 月 25 日，甲将自行车款通过微信支付给乙。根据物权法律制度规定，甲取得该自行车所有权的时间是（ ）。

- A. 5 月 19 日 B. 5 月 20 日 C. 5 月 25 日 D. 5 月 10 日

【答案】B

【解析】简易交付

【例题·2016 单选题】甲将自己电脑出租给乙使用，租赁期间，甲又将电脑卖给丙，并与丙约定于租期届满时由丙直接向乙请求返还电脑。甲与丙之间变动物权的交付方式属于（ ）。

- A. 指示交付 B. 现实交付 C. 占有改定 D. 简易交付

【答案】A

【解析】指示交付是指动产物权设立和转让前，第三人占有该动产的，负有交付义务的人可以通过转让请求第三人返还原物的权利代替交付。

第二节 所有权

一、所有权的取得与消灭

【例题·2021 多选题】甲在山上采到野生蘑菇若干，即可基于先占而取得蘑菇的所有权。根据民法相关理论，下列关于先占的说法中，正确的有（ ）。

- A. 先占人须具有相应的民事行为能力 B. 先占的成立须先占人具有自主占有的意思
C. 先占是一种非基于法律行为的物权取得方式 D. 先占既适用于动产，亦适用于不动产
E. 我国《民法典》未规定先占规则

【答案】BCE

【解析】(1) 选项 AC: ①先占是指以所有的意思，先于他人占有无主动产而取得其所有权的法律事实。②作为事实行为，先占的法律效果由法律直接规定，与行为人意思表示无关。因此法律对行为人的主体资格并无严格要求，即完全民事行为能力人、限制民事行为能力人、无民事行为能力人皆可实施。(2) 选项 D: 先占只适用于动产。

【例题·2016 多选题】个人独资企业经理王某办公用的一台电脑损坏，王某遂嘱咐秘书张某扔到垃圾站。张某想，与其扔了不如给儿子用，于是，张某便将电脑搬回家，经修理后，电脑可以正常使用，王某得知电脑能正常使用后，遂要求张某返还。下列关于本案中电脑所有权变动的说法中，正确的有（ ）。

- A. 张某违反委托合同，不能取得电脑的所有权
B. 张某基于先占取得电脑的所有权
C. 王某有权请求返还电脑，但应当对张某予以补偿
D. 因抛弃行为尚未完成，王某可以撤回其意思表示收回对电脑的所有权
E. 王某因抛弃的意思表示而丧失电脑的所有权

【答案】BE

【解析】(1) 选项 CDE: 所有权抛弃为单方民事法律行为，仅由行为人一方意思表示即可成立，故当王某作出意思表示时，就丧失了电脑的所有权，无权要求返还。(2) 选项 AB: 张某基于先占取得电脑的所有权。

二、共有

【例题·2020 单选题】甲、乙、丙按 3:2:1 的出资比例共同购买 1 头耕牛，约定 3 人共同饲养管理，轮流使用。在乙使用耕牛期间，耕牛将同村村民丁承包地中的庄稼践踏损毁。根据《民法典》规定，下列关于丁应如何向甲乙丙请求赔偿的说法中，正确的是（ ）。

- A. 丁只能请求乙承担全部赔偿责任 B. 丁只能请求乙承担 1/3 的赔偿责任
C. 丁可以请求甲、乙、丙承担连带赔偿责任 D. 丁应当请求甲、乙、丙按各自份额比例承担赔偿责任

【答案】C

【解析】按份共有人对外享有连带债权、承担连带债务。

三、业主的建筑物区分所有权

【例题·2020 多选题】根据《民法典》物权编规定，业主共同决定筹集建筑物及其附属设施的维修资金，须满足的条件有（ ）。

- A. 由专有部分面积占比 1/2 以上的业主且人数占比 1/2 以上的业主参与表决
- B. 由专有部分面积占比 2/3 以上的业主且人数占比 2/3 以上的业主参与表决
- C. 经参与表决专有部分面积过半数的业主且参与表决人数过半数的业主同意
- D. 经参与表决的全体业主同意
- E. 经参与表决专有部分面积 3/4 以上的业主且参与表决人数 3/4 以上的业主同意

【答案】BE

第三节 用益物权

一、用益物权概述

【例题·2019 单选题】下列有关用益物权的说法中，正确的是（ ）。

- A. 用益物权是完全物权
- B. 用益物权属于对人权
- C. 用益物权的客体包括不动产和动产
- D. 用益物权属于价值权

【答案】C

【解析】用益物权，是指对他人所有的不动产或者动产，依法享有占有、使用和收益的权利。

二、地役权

【例题·2021 多选题】甲乙的承包地相邻。3月8日，甲与乙签订地役权合同，约定甲在自己承包地上为乙设立取水地役权。3月15日，双方办理了地役权登记。5月10日，甲将自己的土地承包经营权转让于丙。5月20日，乙将自己的土地承包经营权转让于丁。根据《民法典》相关规定，下列关于乙的地役权变动及效力的说法中，正确的有（ ）。

- A. 5月20日之后，丙有权拒绝丁在其受让的承包地上行使取水地役权
- B. 5月20日之前，乙有权在丙受让的承包地上行使取水地役权
- C. 乙的取水地役权于3月8日地役权合同生效时设立
- D. 乙的取水地役权于3月15日地役权登记完成时设立
- E. 5月10日之后，丙有权拒绝乙在其受让的承包地上行使取水地役权

【答案】BC

【解析】(1) 选项 ABE：土地承包经营权、建设用地使用权等转让的，地役权一并转让，但是合同另有约定的除外。

(2) 选项 CD：设立地役权，当事人应当采用书面形式订立地役权合同；地役权自地役权合同生效时设立。

第四节 担保物权

一、担保物权概述

【例题·2019 单选题】下列有关抵押权的说法中，正确的是（ ）。

- A. 抵押权属于主物权
- B. 抵押权具有物上代位性
- C. 抵押权的客体限于不动产
- D. 抵押权是以使用、收益为目的的物权

【答案】B

【解析】(1) 选项 A：抵押权属于从物权；(2) 选项 C：抵押权的客体包括动产、不动产；(3) 选项 D：抵押权（担保物权）是以取得标的物的交换价值为目的的物权。

二、抵押权

【例题·2021 单选题】3月6日，甲向乙借款10万元，借款3个月，以其自有轿车1辆为乙设立抵押权，双方签订抵押合同。3月16日完成抵押登记，且双方约定抵押期间甲不得将轿车让与他人。4月5日，甲将该轿车卖给丙并完成交付。根据《民法典》相关规定，下列关于甲丙间买卖合同效力及轿车物权变动的说法中，正确的是（ ）。

- A. 因甲乙约定“抵押期间甲不得将轿车让与他人”，故丙不能取得轿车所有权
- B. 4月5日，丙受让取得轿车所有权

C. 3月16日，乙对轿车的抵押权设立

D. 甲丙间买卖合同因违反“抵押期间甲不得将轿车让与他人”约定而无效

【答案】B

【解析】(1) 选项AD：抵押期间，抵押人可以转让抵押财产，当事人另有约定的，按照其约定。当事人约定禁止或者限制转让抵押财产但是未将约定登记，抵押人违反约定转让抵押财产，抵押权人请求确认转让合同无效的，人民法院不予支持；抵押财产已经交付或者登记，抵押权人请求确认转让不生物权效力的人民法院不予支持，但是抵押权人有证据证明受让人知道的除外；抵押权人请求抵押人承担违约责任的人民法院依法予以支持。(2) 选项C：以动产抵押的，抵押权自抵押合同生效时设立；未经登记，不得对抗善意第三人。

【例题·2021多选题】

5月5日，珠宝经销商甲向乙借款5万元，借期2个月，以其店内价值6万元的“海蓝之密珠宝”为乙设定抵押权，并于同日签订书面抵押合同。5月10日办理了抵押登记。6月5日，丙到甲的店铺选购珠宝，看中“海蓝之密珠宝”，并以6万元的价格购得。7月5日，因甲拒绝偿还借款，乙遂向丙主张行使抵押权，被丙拒绝。根据《民法典》相关规定，下列关于乙之抵押权设立及效力的说法中，正确的有（ ）

A. 乙对“海蓝之密珠宝”的抵押权于5月10日完成抵押登记时设立

B. 乙可基于物权的追及效力向丙主张行使对“海蓝之密珠宝”的抵押权

C. 乙对“海蓝之密珠宝”的抵押权不能对抗丙

D. 乙对“海蓝之密珠宝”的抵押权于5月5日抵押合同生效时设立

E. 乙对“海蓝之密珠宝”的抵押权自5月10日起可以对抗善意第三人

【答案】CDE

【解析】(1) 选项ADE：以动产抵押的，抵押权自抵押合同生效时设立；未经登记，不得对抗善意第三人。(2) 选项B：第三人善意取得抵押财产的，可以阻断抵押权的追及效力。(3) 选项C：以动产抵押的，不得对抗正常经营活动中已经支付合理价款并取得抵押财产的买受人。

三、动产质权

【例题·2016多选题】甲向乙借款10万元，甲的朋友丙以其价值15万元的轿车提供担保，乙与丙签订了抵押合同，但未办理抵押登记。后丙向丁借款8万元，以该车设定质押。丙与丁签订了质押合同，并于次日向丁交付了轿车。因甲和丙均未清偿各自到期债务，遂发生纠纷。下列关于本案担保物权设立及效力的说法中，正确的有（ ）。

A. 丁优先于乙就轿车变价款受偿

B. 乙和丁应当就轿车变价款按照债权比例受偿

C. 丁的质权自丙向其交付轿车时设立

D. 丁的质权自质押合同签订时设立

E. 乙的抵押权自抵押合同生效时设立

【答案】ACE

【解析】(1) 选项AB：同一财产既设立抵押权又设立质权的，拍卖、变卖该财产所得的价款按照登记、交付的时间先后确定清偿顺序。(2) 选项CD：动产质权，自出质人交付质押财产时设立。(3) 选项E：以动产抵押的，抵押权自抵押合同生效时设立；未经登记，不得对抗善意第三人。

四、权利质权

【例题·2021单选题】甲为顺利向乙借款，拟向乙提供质押担保。根据《民法典》相关规定，下列甲拟设立质押担保的财产或权利中，须经登记才能设立质权的是（ ）。

A. 单反相机

B. 家用轿车

C. 提单

D. 应收账款

【答案】D

【解析】(1) 选项AB：动产质权，自出质人交付质押财产时设立。(2) 选项C：以汇票、本票、支票、债券、存款单、仓单、提单出质的，质权自权利凭证交付质权人时设立；没有权利凭证的，质权自办理出质登记时设立。法律另有规定的，依照其规定。

五、留置权

【例题·2020 单选题】甲将其电动自行车借给乙使用，乙在使用时发生故障，遂将电动自行车交给丙修理中心修理。丙修理中心将电动自行车修好后，乙却以电动自行车非其所有为由拒付维修费。因乙在催告期内仍未支付维修费，丙修理中心遂变卖该电动自行车以实现其维修费债权。根据《民法典》规定，下列关于丙修理中心权利行使及行为效力的说法中，正确的是（ ）。

- A. 丙修理中心不能对电动自行车行使留置权，因乙对电动自行车无处分权
- B. 丙修理中心变卖电动自行车的行为效力待定
- C. 丙修理中心变卖电动自行车的行为对甲构成侵权
- D. 丙修理中心可以对电动自行车行使留置权

【答案】D

【解析】债权人合法占有债务人的动产，当债务人逾期不履行与该动产有关的债务时，可以留置该动产并就该动产优先受偿。债务人在催告期内仍不履行债务，债权人可行使变价处分权，即变卖留置财产并从所得价款中优先受偿。

第五节 占有制度

【例题·2021 单选题】甲将 1 幅山水画交乙保管。保管期间乙将山水画送交丙装裱。装裱期间甲将该山水画出售于丁，双方约定待装裱完毕由丁直接向丙请求返还山水画。根据民法相关理论，下列关于甲丁约定完成之时各当事人对山水画占有状态的说法中，正确的是（ ）

- A. 甲无权占有
- B. 乙自主占有
- C. 丙善意占有
- D. 丁间接占有

【答案】D

【解析】间接占有：基于一定法律关系而对事实上占有其物之人有返还请求权的占有。

【例题·2016 多选题】甲、乙签订合同，甲承租乙的房屋。租期届满后，甲拒绝退出房屋。这种情形下，甲对该房屋的占有属于（ ）。

- A. 善意占有
- B. 恶意占有
- C. 直接占有
- D. 无权占有
- E. 有权占有

【答案】BCD

【解析】(1) 选项 DE：租期届满后，甲拒绝退出房屋，甲属于无权占有；(2) 选项 AB：甲对于自己无权占有属于明知，故甲属于恶意占有；(3) 选项 C：甲属于直接占有。

第九章 债法

第一节 债法基本理论

一、债的发生原因

【例题·2021 单选题】根据《民法典》相关规定，下列生活事实中，能够在甲乙之间产生债权债务关系的是（ ）。

- A. 甲同意乙于 3 日后搭乘其车去郊区开会，因当天甲临时有事，致乙自费打车前往郊区
- B. 甲同意火车到南京时叫醒乙，因甲专注玩手机忘记叫醒乙，致乙过站到达上海
- C. 甲搭乘同事乙的车上班，乙违章导致所驾汽车不慎撞树，致甲受伤
- D. 甲答应好友乙周末在米其林三星餐厅的宴请，后甲爽约

【答案】C

【解析】选项 C：非营运机动车发生交通事故造成无偿搭乘人损害，属于该机动车一方责任的，应当减轻其赔偿责任，但是机动车使用人有故意或者重大过失的除外。

二、无因管理

【例题·2020 多选题】根据《民法典》规定，下列法律事实中，能够引起无因管理之债发生的有（ ）。

- A. 邻居赡养被子女遗弃的老人
- B. 抢险队员奋力抢救被洪水围困的群众
- C. 路人将晕倒的伤者送医并垫付医药费
- D. 居民委员会照料父母因疫情被隔离的幼童
- E. 承揽人为定作人保管其提供的原材料

【答案】AC

【解析】选项 BDE：无因管理要求管理人没有法定的或者约定的义务，选项 BDE 有法定或约定的义务。

三、不当得利

【例题·2017 单选题】根据民法相关规定，下列给付中，能够引起不当得利之债发生的是（ ）。

- A. 非债清偿给付
- B. 债务清偿期届至前的清偿
- C. 履行道德义务而为的给付
- D. 明知无债务的给付

【答案】A

【解析】略

四、连带之债的细化规定

【例题·2021 单选题】甲乙因侵权致行人丙受伤，须连带赔偿丙 6 万元。后丙了解到乙家庭生活困难，遂免除了乙的赔偿债务。根据《民法典》相关规定，丙免除乙赔偿债务的法律后果是（ ）。

- A. 甲须一次性向丙支付医药费
- B. 甲作为连带债务人，也无须再向丙赔偿 6 万元医药费
- C. 甲应单独向丙赔偿 6 万元医药费
- D. 甲只须向丙赔偿 3 万元医药费

【答案】D

【解析】（1）连带债务人之间的份额难以确定的，视为份额相同。（2）部分连带债务人的债务被债权人免除的，在该连带债务人应当承担的份额范围内，其他债务人对债权人的债务消灭。

五、债的效力

【例题·2017 多选题】下列关于债权人受领迟延及其构成要件的说法中，正确的有（ ）。

- A. 受领迟延是指债务人违反诚信原则
- B. 构成受领迟延须债务人已按债的内容提出给付，使债权人处于可领受状态
- C. 受领迟延是债权人对协助义务的违反
- D. 构成受领迟延须债权人未予受领，包括不能受领和拒绝受领
- E. 受领迟延是指债务人超过时间未予给付

【答案】BCD

【解析】（1）选项 A：受领迟延是“债权人”违反诚信原则。（2）选项 E：受领迟延是债权人对债务人已提出的给付，未受领或未为给付完成提供必要协助的事实。债务人超过时间未予给付可能构成给付迟延。

六、债权人代位权

【例题·2014 多选题】债务人对第三人享有的下列权利中，债权人可以代位行使的有（ ）。

- A. 人身损害赔偿请求权
- B. 贷款给付请求权
- C. 抚养费请求权
- D. 租金给付请求权
- E. 运费给付请求权

【答案】BDE

【解析】专属于债务人自身的债权不可以行使代位权。专属于债务人自身的权利，是指基于扶养关系（选项 C）、抚养关系、赡养关系、继承关系产生的给付请求权和劳动报酬、退休金、养老金、抚恤金、安置费、人寿保险、人身损害赔偿请求权（选项 A）等权利。

七、债权人撤销权

【例题·2020 多选题】根据《民法典》规定，下列影响债权人债权实现的债务人不当行为中，债权人无须考虑债务人的相对人知道与否即可请求法院予以撤销的有（ ）。

- A. 债务人放弃其债权担保
- B. 债务人以明显不合理的高价受让他人财产
- C. 债务人无偿转让财产
- D. 债务人放弃其债权
- E. 债务人以明显不合理的低价转让财产

【答案】ACD

【解析】债务人以放弃其债权、放弃债权担保、无偿转让财产等方式无偿处分财产权益，或者恶意延长其到期债权的履行期限，影响债权人的债权实现的，债权人可以请求人民法院撤销债务人的行为。

八、保证

【例题·2018 多选题】下列关于保证及保证合同特征的说法中，正确的有（ ）。

- A. 保证属于人的担保
- B. 保证合同属于要式合同
- C. 保证合同属于要物合同
- D. 保证属于信用担保
- E. 保证合同属于从合同

【答案】ABDE

【解析】选项 C：实践合同，也称要物合同，指除双方当事人的意思表示一致以外，尚须交付标的物或完成其他给付才能成立的合同。保证合同不属于实践合同。

九、定金

【例题·2021 多选题】甲厂购买乙厂价值 100 万元的原材料，并向乙厂支付了 30 万元定金。双方在买卖合同中还约定，若一方违约，则需向对方支付 20 万元违约金。后甲厂违约。下列乙厂针对甲厂违约所采取的做法中，能获法律支持的有（ ）。

- A. 乙厂仅拒绝返还 30 万元定金
- B. 乙厂拒绝返还 20 万元定金，并请求甲厂支付 20 万元违约金
- C. 乙厂仅请求甲厂支付 20 万元违约金
- D. 乙厂仅拒绝返还 20 万元定金
- E. 乙厂拒绝返还 30 万元定金，并请求甲厂支付 20 万元违约金

【答案】CD

【解析】（1）定金的数额不得超过主合同标的额的 20%，超过部分不产生定金的效力（选项 AE 错误）；（2）当事人既约定违约金，又约定定金的，一方违约时，对方可以选择适用违约金或者定金条款（选项 B 错误，选项 CD 正确）。

十、债的转移

【例题·2021 单选题】甲公司与乙公司订有关于 1 台设备的买卖合同。双方在合同中明确约定买受人甲公司的债权不得转让。根据《民法典》相关规定，下列关于该约定效力的说法中，正确的是（ ）。

- A. 该约定因违反法律规定而无效
- B. 该约定有效，故甲公司转让其债权的行为一律无效
- C. 该约定有效，但不得对抗第三人
- D. 该约定有效，但不得对抗善意第三人

【答案】D

【解析】选项 D：当事人约定非金钱债权不得转让的，不得对抗善意第三人。

第二节 合同总论

一、合同的分类

【例题·2021 多选题】根据《民法典》规定，属于实践性合同的有（ ）。

- A. 保管合同
- B. 自然人之间借款合同
- C. 仓储合同
- D. 定金合同
- E. 租赁合同

【答案】ABD

【解析】实践性合同，是指除双方当事人意思表示一致以为，尚须交付标的物或者完成其他给付才能成立的合同。

二、要约

【例题·2019 单选题】下列有关要约的说法中，正确的是（ ）。

- A. 拍卖公告属于要约
- B. 要约对受要约人没有拘束力
- C. 要约作出后不得撤回
- D. 要约对要约人具有拘束力

【答案】D

【解析】(1) 选项 A：拍卖公告属于要约邀请；(2) 选项 BD：要约对要约人、受要约人均具有约束力；(3) 选项 C：要约可以撤回，撤回要约的通知应在要约到达受要约人之前或者与要约同时到达受要约人。

三、承诺

【例题·2018 单选题】下列关于承诺的说法中，正确的是（ ）。

- A. 承诺由受要约人或第三人向要约人作出
- B. 承诺到达要约人时生效
- C. 撤回承诺的通知与承诺同时到达要约人的，不发生撤回效力
- D. 承诺均须以通知的方式作出

【答案】B

【解析】(1) 选项 A：承诺由受要约人向要约人作出；(2) 选项 C：撤回承诺的通知应当在承诺到达要约人之前或者与承诺同时到达要约人；(3) 选项 D：承诺应当以通知的方式作出；但是，根据交易习惯或者要约表明可以通过行为作出承诺的除外。

四、合同成立的时间、地点

【例题·2020 多选题】甲将其房屋卖给乙，房屋买卖合同签订 3 天后，双方结清房款并办理完过户登记。乙装修过程中，邻居告诉乙，该房屋内之前发生过非正常死亡事件。乙查证属实，遂找甲要求退房并请求赔偿损失，甲拒绝。根据《民法典》规定，下列关于甲乙之间房屋买卖合同生效时间及效力状态的说法中，正确的有（ ）。

- A. 房屋买卖合同因欺诈而自始无效
- B. 房屋买卖合同属于可撤销合同
- C. 房屋买卖合同生效与否与登记无关
- D. 房屋买卖合同自办理完登记手续时生效
- E. 房屋买卖合同自成立时生效

【答案】BCE

【解析】(1) 选项 AB：题目已经明确“该房屋内之前发生过非正常死亡事件”因此构成“凶宅”；由于“凶宅”的观点属于民间普遍存在的民风民俗，不违背法律强制性规范，可以认定为民法上的“善良风俗”，受法律保护；出卖人对明知且已实际对房屋转让产生足以动摇缔约意思或者缔约条件的“凶宅”信息负有信息披露义务。在订立合同时，单纯沉默不构成欺诈，但若负有信息披露义务，并因沉默未披露获得利益，则构成欺诈。一方以欺诈手段，使对方在违背真实意思的情况下实施的民事法律行为，受欺诈方有权请求人民法院或仲裁机构予以撤销。可撤销民事法律行为在被撤销前有效，撤销后该法律行为自始无效。(2) 选项 CDE：当事人之间订立有关设立、变更、转让和消灭不动产物权的合同，除法律另有规定或者当事人另有约定外，自合同成立时生效；未办理物权登记的，不影响合同效力。

五、格式条款

【例题·2018 多选题】下列关于格式条款法律规定的说法中，正确的有（ ）。

- A. 对格式条款有两种以上解释的，应当作出有利于提供格式条款一方的解释
- B. 格式条款的提供者对免责条款负有提请注意义务和说明义务
- C. 对格式条款理解发生争议的，应当按照通常理解予以解释
- D. 格式条款与非格式条款不一致的，应当采用非格式条款

E. 格式条款排除对方权利的一律无效

【答案】BCD

【解析】(1) 选项 AC: 对格式条款的理解发生争议的, 应当按照通常理解予以解释, 对格式条款有两种以上解释的, 应当作出不利于提供格式条款一方的解释; (2) 选项 B: 采用格式条款订立合同的, 提供格式条款的一方应当遵循公平原则确定当事人之间的权利和义务, 并采取合理的方式提请对方注意免除或者减轻其责任等与对方有重大利害关系的条款, 按照对方的要求, 对该条款予以说明; (3) 选项 D: 格式条款和非格式条款不一致的, 应当采用非格式条款; (4) 选项 E: 提供格式条款一方排除对方“主要”权利的, 该格式条款无效。

六、双务合同履行中的抗辩权

【例题·2014 单选题】抗辩权是可以阻止请求权效力发生的权利, 下列抗辩权中, 合同双方当事人均可行使的是()。

- A. 不安抗辩权 B. 顺序履行抗辩权 C. 同时履行抗辩权 D. 先诉抗辩权

【答案】C

【解析】(1) 选项 A: 不安抗辩权由先履行义务的当事人行使; (2) 选项 B: 顺序履行抗辩权由后履行义务一方行使; (3) 选项 D: 先诉抗辩权由一般保证人行使。

七、违约责任

【例题·2021 单选题】甲向乙购买一批樱桃, 并先行支付了货款。货到后, 甲验收发现樱桃品质不佳, 遂要求更换。在等待更换期间, 甲并未将收到的樱桃放置于保鲜箱中妥善保管, 以致部分樱桃霉烂变质。根据《民法典》相关规定, 该变质部分樱桃损失应由甲自己承担, 理由是()

- A. 甲违反了从给付义务 B. 甲违反了防止自己损失扩大的义务
C. 甲违反了对待给付义务 D. 甲违反了附随义务

【答案】B

【解析】当事人一方违约后, 对方应当采取适当措施防止损失的扩大; 没有采取适当措施致使损失扩大的, 不得就扩大的损失请求赔偿。

第三节 典型合同

一、买卖合同

【例题·2021 单选题】6月3日, 甲演艺公司(以下简称“甲公司”)向乙乐器店购买2架钢琴, 约定1周后付款。次日, 甲公司运回2架钢琴途中遭遇泥石流, 钢琴报废。下列关于甲公司与乙乐器店之间债的类型、买卖合同生效时间及风险负担的说法中, 正确的是()。

- A. 因钢琴已全部报废, 故甲公司无须向乙乐器店支付货款
B. 因泥石流属于不可抗力, 故乙乐器店无权请求甲公司支付货款
C. 6月3日, 甲公司、乙乐器店所签买卖合同于1周后甲公司付清货款时生效
D. 6月3日, 甲公司、乙乐器店所签买卖合同属于种类物之债

【答案】D

【解析】(1) 选项 AB: 标的物毁损、灭失的风险, 在标的物交付之前由出卖人承担, 交付之后由买受人承担, 但是法律另有规定或者当事人另有约定的除外。故乙乐器店不承担钢琴报废的风险, 其已经履行交货义务, 有权要求甲公司支付钢琴的价款。(2) 选项 C: 依法成立的合同, 自成立时生效, 但是法律另有规定或者当事人另有约定的除外。

【例题·2020 单选题】

甲、乙在干洗机买卖合同中约定, 在乙付清全部货款之前, 干洗机所有权仍属于甲。

随后, 甲将干洗机交付给乙。根据《民法典》规定, 下列关于甲、乙约定的效力及干洗机所有权归属的说法中, 正确的是()。

- A. 甲、乙约定无效, 在货款付清之前, 干洗机所有权归属于乙
B. 甲、乙约定可撤销, 在货款付清之前, 乙可以撤销
C. 甲、乙约定效力待定, 在货款付清之时确定生效
D. 甲、乙约定有效, 在货款付清之前, 干洗机所有权归属于甲

【答案】D

【解析】当事人可以在买卖合同中约定买受人未履行支付价款或者其他义务的，标的物所有权属于出卖人。

二、赠与合同

【例题·2016 单选题】根据合同理论，下列关于赠与合同特征的说法中，正确的是（ ）。

- A. 赠与合同是要式合同
- B. 赠与合同是无偿合同
- C. 赠与合同是单方法律行为
- D. 赠与合同是双务合同

【答案】B

【解析】(1) 选项 A: 赠与合同属于不要式合同；(2) 选项 C: 赠与合同属于双方法律行为；(3) 选项 D: 赠与合同属于单务合同。

三、借款合同

【例题·2018 单选题】下列关于民间借贷合同成立及效力的说法中，正确的是（ ）。

- A. 自然人之间的借款合同自合同订立时成立
- B. 公司之间的借款合同自借款交付时成立
- C. 民间借贷合同约定的利率超过合同成立时一年期贷款市场报价利率 4 倍的，超过部分的利息约定无效
- D. 民间借贷合同自借款交付时成立

【答案】C

【解析】选项 ABD: 自然人之间借款合同自贷款人提供借款时成立。除自然人之间借款合同外的其他民间借贷合同为诺成合同。

四、租赁合同

【例题·2020 单选题】甲公司租用乙公司的仓库，租期 3 年，租金月付。租期届满后，甲公司继续缴纳租金，乙公司亦未拒绝。3 个月后，乙公司将该仓库出租给丙公司。因丙公司要求甲公司限期腾退仓库而引发纠纷。根据《民法典》规定，下列关于本案租期届满后甲公司、乙公司之间租赁合同效力的说法中，正确的是（ ）。

- A. 租期届满后甲公司、乙公司租赁合同效力待定，若乙公司事后明确同意续租则有效
- B. 租期届满后乙公司仍接受甲公司缴纳的租金，可视为双方租赁合同续订 3 年
- C. 租期届满后甲公司、乙公司租赁合同继续有效，且乙公司有权随时解除租赁合同，但是应当在合理期限之前通知对方
- D. 租期届满后因双方并未续订，甲公司、乙公司租赁合同终止

【答案】C

【解析】租赁期限届满，承租人继续使用租赁物，出租人没有提出异议的，原租赁合同继续有效，但是租赁期限为不定期。不定期租赁，当事人可以随时解除合同，但是应当在合理期限之前通知对方。

五、承揽合同

【例题·2021 单选题】甲大学与乙公司签订合同，定作 70 年校庆文化衫 5000 件，于校庆日前交付。下列关于甲大学与乙公司所签合同特点及效力的说法中，正确的是（ ）。

- A. 乙公司制作文化衫的原材料应由甲大学提供
- B. 乙公司可以自行将文化衫的制作任务交由他人完成
- C. 在乙公司交付文化衫之前，甲大学可以随时解除合同
- D. 若乙公司违约，甲大学可请求强制履行

【答案】C

【解析】(1) 选项 A: 定作合同，即承揽人按照定作人的具体指定，用自己的材料制成成品交付定作人，取得定作物价金的合同，故文化衫的材料由乙公司提供。(2) 选项 B: 制作文化衫属于主要工作，乙公司不得自行交由他人完成。(3) 选项 D: 承揽人交付的工作成果不符合质量要求的，定作人可以合理选择请求承揽人承担修理、重作、减少报酬、赔偿损失等违约责任（不得请求强制履行）。

六、建设工程合同

【例题·2019 单选题】下列给付义务中，应由债务人亲自履行的是（ ）。

- A. 汽车买卖合同的出卖人向买受人交付汽车
- B. 建设工程承包人对建设工程主体结构的施工
- C. 借款人将借款偿还贷款人
- D. 出租人对出租房屋进行维修

【答案】B

七、保管合同

【例题·2021 单选题】甲委托乙无偿保管沙发，在乙保管沙发期间因丙不慎引起火灾致沙发烧毁。对于该沙发损失，甲（ ）。

- A. 只能请求侵权人丙赔偿
- B. 只能在乙丙 2 人间任选其一请求赔偿
- C. 只能请求保管人乙赔偿
- D. 可以既请求乙赔偿，同时又请求丙赔偿

【答案】A

【解析】保管期内，因保管人保管不善造成保管物毁损、灭失的，保管人应当承担赔偿责任。但是，无偿保管人证明自己没有故意或者重大过失的，不承担赔偿责任。

八、行纪合同

【例题·2016 单选题】受托人以自己的名义为委托人从事贸易活动，委托人支付报酬，这种合同是（ ）。

- A. 信托合同
- B. 委托合同
- C. 行纪合同
- D. 中介合同

【答案】C

九、中介合同

【例题·2020 单选题】甲委托乙房产中介公司帮其寻找合适的房源。乙公司经筛选发现丙的待售房屋满足甲的要求，遂向甲报告。之后，甲与丙约定 10 日内签订房屋买卖合同。丙因意外事故未能在 10 日内从国外返回，导致甲丙房屋买卖合同未能签订。根据《民法典》规定，下列关于乙中介公司报酬及费用请求权的说法中，正确的是（ ）。

- A. 乙公司可以请求丙支付其从事中介活动产生的全部必要费用
- B. 因未促成甲丙签订房屋买卖合同，乙公司不能请求甲支付报酬
- C. 乙公司可以请求甲与丙各支付一半报酬
- D. 乙公司可以请求甲支付其从事中介活动的报酬及产生的必要费用

【答案】B

【解析】中介人未促成合同成立的，不得请求支付报酬；但是，可以按照约定请求委托人支付从事中介活动支出的必要费用（支付必要费用的前提是中介合同中存在相关约定）。

十、合伙合同

【例题·2020 单选题】甲、乙合伙购买 1 辆卡车从事运输。双方约定，按 2：1 的比例分成。某日，乙在为客户丙运送货物途中发生交通事故，造成丙货物损失 30 万元。根据《民法典》规定，对于该 30 万元的损失，丙可以向乙请求赔偿的最高数额为（ ）。

- A. 15 万元
- B. 20 万元
- C. 10 万元
- D. 30 万元

【答案】D

【解析】合伙人对合伙债务承担连带责任，因此丙可以向乙请求赔偿的最高数额为全部损失 30 万元。

第四节 侵权责任法

一、侵权责任的归责原则与构成要件

【例题·2018 单选题】下列法律原则中，属于侵权责任的归责原则的是（ ）。

- A. 诚实信用原则
- B. 公序良俗原则
- C. 过错责任原则
- D. 平等原则

【答案】C

二、法定免责和减责事由

【例题·2020 单选题】甲公司铺设燃气管道，在路中挖一条深沟，设置了明显路障和警示标志。乙驾车撞倒全部标志，致丙骑摩托车路经该地时避让不及而驶向人行道，撞伤行人丁。根据《民法典》规定，丁所受损害应当（ ）。

- A. 由甲乙共同承担连带赔偿责任
- B. 由甲乙丙共同承担连带赔偿责任
- C. 由乙承担赔偿责任
- D. 由乙丙共同承担连带赔偿责任

【答案】C

【解析】(1) 丙骑摩托车路经该地时避让不及而驶向人行道，撞伤行人丁，丙的行为属于紧急避险；因紧急避险造成损害的，由引起险情发生的人承担民事责任。(2) 本案中的险情是由于乙驾车撞倒全部标志所致，因此由乙承担赔偿责任。(3) 在公共场所或者道路上挖掘、修缮安装地下设施等造成他人损害，施工人不能证明已经设置明显标志和采取安全措施的，应当承担侵权责任（过错推定责任）。本案中甲公司设置了明显路障和警示标志，因此，甲公司不需要承担侵权责任。

三、侵权责任主体的特殊规定

【例题·2016 单选题】旅游公司司机简某在送旅客前往旅游景点途中违章行驶，发生交通事故，致使游客张某受伤。下列关于旅游公司与简某对张某的责任承担的说法中，正确的是（ ）。

- A. 由旅游公司对张某承担赔偿责任
- B. 由旅游公司与简某对张某承担按份赔偿责任
- C. 由简某对张某承担赔偿责任
- D. 由旅游公司与简某对张某承担连带赔偿责任

【答案】A

【解析】用人单位的工作人员因执行工作任务造成他人损害的，由用人单位承担侵权责任。

四、产品责任

【例题·2021 单选题】根据《民法典》相关规定，下列侵权行为中，受害人可以请求惩罚性赔偿的是（ ）。

- A. 丙造纸厂违反污染物排放标准排放生产废水，导致周围农田一定程度污染
- B. 乙汽车生产商发现已售出的汽车制动系统存在设计缺陷，但未采取召回措施，致数位车主发生交通事故
- C. 甲酒厂明知白酒存在品质缺陷仍然生产、销售，造成数百人健康严重损害
- D. 丁合伙企业故意侵犯他人商标权，对权利人造成一定损害

【答案】C

【解析】明知产品存在缺陷仍然生产、销售，或者没有依据规定采取有效补救措施，造成他人死亡或者健康严重损害的，被侵权人有权请求相应的惩罚性赔偿。

五、医疗损害责任

【例题·2012 多选题】某医院基于公益目的在一次宣传优生优育图片展览中展出了某性病患者的照片，并在文字说明中用推断性的语言表述其性病系性生活不检点所致。该图片资料未标注患者姓名，照片上患者眼部被遮，但有些观看展览的人仍能辨认出该患者是谁。患者得知这一情况后，精神压力过大，悬梁自尽。为此，患者亲属向法院提起诉讼，要求该医院承担赔偿责任。下列关于侵权行为、侵权责任及法院处理原则的说法，正确的有（ ）。

- A. 医院侵害了患者的生命权
- B. 法院应当适用无过错归责原则处理
- C. 医院侵害了患者的隐私权
- D. 法院应当采用过错归责原则处理
- E. 医院对此不承担侵权责任，因为患者的自杀行为属于意外事件

【答案】CD

【解析】医疗机构及其医务人员应当对患者的隐私和个人信息保密。泄露患者的隐私和个人信息，或者未经患者同意公开其病历资料的，应当承担侵权责任（过错责任）。

六、高度危险责任

【例题·2017 单选题】根据《民法典》规定，从事高度危险作业造成他人损害的，适用的归责原则是（ ）。
A. 过错责任原则 B. 公平责任原则 C. 无过错责任原则 D. 过错推定责任原则

【答案】C

七、建筑物和物件损害责任

【例题·2021 多选题】根据《民法典》相关规定，下列侵权行为中，适用过错推定责任的有（ ）。

- A. 乙坐在路边乘凉被脱落的大楼外墙砖砸伤
- B. 丙的汽车被安装于某大楼上的广告牌砸坏
- C. 戊驾车为本公司送货途中撞毁路边护栏
- D. 丁在景区游玩时被景区饲养的猴子抓伤
- E. 甲在网上发表不当言论抵毁某选秀明星名誉

【答案】ABD

【解析】(1) 选项 AB: 建筑物、构筑物或者其他设施及其搁置物、悬挂物发生脱落、坠落造成他人损害，所有人、管理人或者使用人不能证明自己没有过错的，应当承担侵权责任（过错推定责任）。(2) 选项 C: 用人单位的工作人员因执行工作任务造成他人损害的，由用人单位承担侵权责任（无过错责任）。(3) 选项 D: 动物园的动物造成他人损害的，动物园应当承担侵权责任；但是，能够证明尽到管理职责的，不承担侵权责任（过错推定责任）。(4) 选项 E: 网络用户、网络服务提供者利用网络侵害他人民事权益的，应当承担侵权责任。法律另有规定的，依照其规定。

第十章 婚姻家庭与继承法

第一节 婚姻家庭法律制度

一、夫妻关系

【例题·2021 单选题】根据《民法典》相关规定，在夫妻关系存续期间，下列依法取得的财产中，属于夫妻共同财产的是（ ）。

- A. 一方专用的生活用品 B. 一方获得的伤残补助金
- C. 一方获得的医疗生活补助费 D. 一方依法定继承取得的财产

【答案】D

【解析】下列财产为夫妻一方的个人财产：(1) 一方的婚前财产；(2) 一方因受到人身损害获得的赔偿或者补偿（选项 BC）；(3) 遗嘱或者赠与合同中确定只归一方的财产；(4) 一方专用的生活用品（选项 A）；(5) 其他应当归一方的财产。

二、收养

【例题·2020 单选题】下列关于收养的说法中，符合《民法典》规定的是（ ）。

- A. 无子女的收养人可以收养两名子女 B. 收养人应当年满 40 周岁
- C. 配偶一方可以独自收养子女 D. 监护人不得将未成年子女送养

【答案】A

【解析】(1) 选项 A: 无子女的收养人可以收养 2 名子女；有子女的收养人只能收养 1 名子女。(2) 选项 B: 收养人应当年满 30 周岁。(3) 选项 C: 有配偶者收养子女，应当夫妻共同收养。(4) 选项 D: 未成年人的父母均不具备完全民事行为能力且可能严重危害该未成年人的，该未成年人的监护人可以将其送养。

第二节 继承法律制度

一、遗嘱继承和遗赠

【例题·2021 单选题】根据《民法典》规定，受遗赠人（ ）。

- A. 应当是法定继承人范围之内的人 B. 既可以是自然人，也可以是国家和集体
- C. 不能拒绝受遗赠 D. 可以直接参与遗产分配

【答案】B

【解析】(1) 选项 AB: 受遗赠人可以是法定继承人以外的任何自然人，也可以是国家或者集体，但不能是法定继承

人范围之内的人。(2) 选项 C: 受遗赠人应当在知道受遗赠后 60 日内, 作出接受或者放弃受遗赠的表示; 到期没有表示的, 视为放弃受遗赠。(3) 选项 D: 受遗赠人不能直接参与遗产的分配, 而是从遗嘱执行人处取得受遗赠的财产。

【例题·2020 多选题】 下列遗嘱形式中, 依法须有 2 个以上见证人见证的有 ()。

- A. 代书遗嘱 B. 口头遗嘱 C. 打印遗嘱 D. 录音录像遗嘱 E. 自书遗嘱

【答案】 ABCD

【解析】 (1) 遗嘱的形式有: 自书遗嘱、代书遗嘱、打印遗嘱、录音录像遗嘱、口头遗嘱、公证遗嘱。(2) 除公证遗嘱、自书遗嘱外, 其他形式的遗嘱都需要有 2 个以上见证人。

二、遗产的处理规则

【例题·2020 单选题】 下列关于确定遗产管理人的说法中, 正确的是 ()。

- A. 对遗产管理人的确定有争议的, 利害关系人可以申请被继承人生前住所地的民政部门指定
B. 继承人均放弃继承的, 由被继承人生前住所地的居民委员会担任遗产管理人
C. 没有遗嘱执行人, 继承人又未推选遗产管理人的, 由继承人共同担任遗产管理人
D. 没有继承人的, 由被继承人生前工作单位担任遗产管理人

【答案】 C

【解析】 (1) 选项 A: 对遗产管理人的确定有争议的, 利害关系人可以向人民法院申请指定遗产管理人。(2) 选项 BCD: 继承开始后, 遗嘱执行人为遗产管理人; 没有遗嘱执行人的, 继承人应当及时推选遗产管理人; 继承人未推选的, 由继承人共同担任遗产管理人; 没有继承人或者继承人均放弃继承的, 由被继承人生前住所地的民政部门或者村民委员会担任遗产管理人。

三、遗产

【例题·2021 多选题】 下列关于遗产归属和处理规则的说法中, 正确的有 ()。

- A. 遗产管理人应向继承人报告遗产情况
B. 遗产管理人应当按照遗嘱或法律规定分割遗产
C. 遗产管理人无权处理被继承人的债权债务
D. 遗产自继承开始时转归全体继承人共同共有
E. 继承人可以在继承开始后随时请求分割遗产

【答案】 ABDE

【解析】 遗产管理人应当履行下列职责: ①清理遗产并制作遗产清单; ②向继承人报告遗产情况; ③采取必要措施防止遗产毁损、灭失; ④处理被继承人的债权债务; ⑤按照遗嘱或者依照法律规定分割遗产; ⑥实施与管理遗产有关的其他必要行为。

第十一章 个人独资企业法

第一节 个人独资企业法律制度

一、个人独资企业的概念与特征

【例题·2018 单选题】 下列关于个人独资企业特征及其设立的说法中, 正确的是 ()。

- A. 个人独资企业的企业财产归投资者个人所有 B. 个人独资企业应按照《民法典》的规定设立
C. 个人独资企业的投资人只能是法人 D. 家庭可以申请设立个人独资企业

【答案】 A

【解析】 (1) 选项 A: 个人独资企业的财产归投资人个人所有; (2) 选项 B: 个人独资企业应按照《个人独资企业法》的规定设立; (3) 选项 CD: 个人独资企业的投资人是一个自然人。

二、个人独资企业的设立

【例题·2021 单选题】 下列关于个人独资企业成立时间的说法中, 正确的是 ()

- A. 收到《营业执照》之日为企业成立日 B. 《营业执照》签发之日为企业成立日

C. 提交申请设立文件之日为企业成立日 D. 出资到位之日为企业成立日

【答案】B

【解析】营业执照签发日为企业成立日。

三、个人独资企业的投资人及事务管理

【例题·2020 单选题】下列关于个人独资企业出资、权限和事务管理的说法中，正确的是（ ）。

- A. 个人独资企业的名称中可以使用“有限”字样
- B. 个人独资企业出资人可以自行管理个人独资企业事务
- C. 个人独资企业出资人可以以劳务出资
- D. 个人独资企业出资人对受聘人员职权的限制，可以对抗第三人

【答案】B

【解析】（1）选项 A：个人独资企业的名称中不得使用“有限”“有限责任”或“公司”等字样；（2）选项 B：个人独资企业投资人可以自行管理企业事务，也可以委托或者聘用其他具有民事行为能力的人负责企业的事务管理；（3）选项 C：个人独资企业不得以劳务作为出资；（4）选项 D：投资人对受托人或者被聘用人员职权的限制，不得对抗善意第三人。

四、个人独资企业的终止

【例题·2017 多选题】根据《个人独资企业法》规定，导致个人独资企业解散的情形有（ ）。

- A. 被依法吊销营业执照
- B. 投资人死亡且无继承人
- C. 投资人决定解散
- D. 投资人丧失行为能力
- E. 投资人被宣告死亡且其继承人放弃继承

【答案】ABCE

第十二章 合伙企业法

第一节 普通合伙企业

一、合伙企业概述

【例题·2018 单选题】下列关于合伙企业特征的说法中，正确的是（ ）。

- A. 合伙企业从事非固定的营利性活动
- B. 合伙企业属于非商事合伙
- C. 除法律另有规定外，合伙人对合伙企业债务通常承担无限连带责任
- D. 合伙企业具有资合的团体性

【答案】C

【解析】（1）选项 A：合伙企业从事较为固定的营利性活动；（2）选项 B：合伙企业属于商事合伙；（3）选项 D：合伙具有人合的团体性。

二、普通合伙企业的设立条件

【例题·2013 单选题】下列关于普通合伙企业的说法中，正确的是（ ）。

- A. 普通合伙企业的设立只能由两个以上的自然人组成
- B. 普通合伙企业的合伙人只能是法人或者其他组织，且国有企业、上市公司均不得成为普通合伙人
- C. 设立普通合伙企业，合伙人应当签订书面合伙协议
- D. 普通合伙企业的合伙人不得以劳务作为出资

【答案】C

【解析】（1）选项 AB：普通合伙人可以是自然人、法人或者其他组织，但国有独资公司、国有企业、上市公司以及公益性的事业单位、社会团体不得成为普通合伙人；（2）选项 D：普通合伙企业的合伙人可以劳务作为出资。

三、合伙企业财产

【例题·2019 单选题】根据《合伙企业法》规定，下列有关普通合伙企业财产、财产份额转让以及出质的说法中，正确的是（ ）。

- A. 合伙企业的原始财产是指以合伙企业名义依法取得的全部收益
- B. 合伙人之间转让在合伙企业中的财产份额的，须经其他合伙人同意
- C. 合伙人以其在合伙企业中的财产份额出质的，须经其他合伙人一致同意
- D. 合伙人向合伙人以外的人转让其在合伙企业中的财产份额的，应当通知其他合伙人

【答案】C

【解析】(1) 选项 A: 合伙企业的原始财产是指合伙人的出资；(2) 选项 B: 合伙人之间转让在合伙企业中的全部或者部分财产份额时，应当通知其他合伙人；(3) 选项 D: 除合伙协议另有约定外，合伙人向合伙人以外的人转让其在合伙企业中的全部或者部分财产份额时，须经其他合伙人一致同意。

四、合伙企业事务执行

【例题·2021 单选题】根据《合伙企业法》规定，在合伙协议没有特别约定时，下列关于执行合伙事务合伙人的说法中，正确的是（ ）。

- A. 可以作为企业的法定代表人对外开展业务
- B. 法人合伙人执行合伙事务的，须由其法定代表人执行
- C. 向其他合伙人报告合伙企业财务状况
- D. 可以与本企业进行交易

【答案】C

【解析】(1) 选项 A: 合伙企业有执行事务合伙人，无法定代表人；(2) 选项 B: 作为合伙人的法人、其他组织执行合伙事务的，由其委派的代表执行；(3) 选项 D: 除合伙协议另有约定或者经全体合伙人一致同意外，合伙人不得同本合伙企业进行交易（执行合伙事务合伙人一定为普通合伙人，因此适用关于普通合伙人的交易限制性规定）。

五、合伙企业与第三人的关系

【例题·2018 单选题】甲为某普通合伙企业的执行事务合伙人。该合伙企业对甲执行合伙事务的权利作了一定限制。某日，甲超越权限代表合伙企业与乙公司签订了一份房屋租赁合同，乙公司对甲超越权限并不知情。根据规定，该合同的效力应为（ ）。

- A. 无效
- B. 可撤销
- C. 效力待定
- D. 有效

【答案】D

【解析】合伙企业对合伙人执行合伙事务以及对外代表合伙企业权利的限制，不得对抗善意第三人。

六、入伙

【例题·2020 单选题】在合伙协议没有特别约定的情况下，下列关于合伙企业入伙规则的说法中，正确的是（ ）。

- A. 新入伙的合伙人与原合伙人享有同等权利，但不承担同等义务
- B. 新入伙的合伙人对其入伙前合伙企业债务不承担责任
- C. 新合伙人入伙应得到 2/3 以上原合伙人同意
- D. 签订入伙协议时，原合伙人应当向新合伙人如实告知原合伙企业的经营状况、财务状况

【答案】D

【解析】(1) 选项 A: 入伙的新合伙人与原合伙人享有同等权利，承担同等责任。入伙协议另有约定的，从其约定。(2) 选项 B: 新合伙人对入伙前合伙企业的债务承担无限连带责任。(3) 选项 C: 新合伙人入伙，除合伙协议另有约定外，应当经全体合伙人一致同意，并依法订立书面入伙协议。(4) 选项 D: 订立入伙协议时，原合伙人应当向新合伙人如实告知原合伙企业的经营状况和财务状况。

七、退伙

【例题·2020 多选题】根据《合伙企业法》规定，可能导致合伙人被除名的事由有（ ）。

- A. 因故意给合伙企业造成损失

- B. 因重大过失给合伙企业造成损失
- C. 执行合伙事务时有不正当行为
- D. 未履行出资义务
- E. 合伙人个人丧失偿债能力

【答案】ABCD

【解析】合伙人有下列情形之一的，经其他合伙人一致同意，可以决议将其除名：（1）未履行出资义务（选项D）；（2）因故意或者重大过失给合伙企业造成损失（选项AB）；（3）执行合伙事务时有不正当行为（选项C）；（4）发生合伙协议约定的事由。

八、特殊的普通合伙企业

【例题·2018 单选题】下列关于特殊普通合伙企业的性质、法律责任承担的说法中，正确的是（ ）。

- A. 某一合伙人在执业活动中因故意造成合伙企业债务的，由全体合伙人承担无限连带责任
- B. 数个合伙人在执业活动中因重大过失造成合伙企业债务的，由全体合伙人承担无限连带责任
- C. 某一合伙人在执业活动中因故意造成合伙企业债务的，该合伙人承担无限责任，其他合伙人不承担责任
- D. 它是以专业知识和专门技能为客户提供有偿服务的专业服务机构性质的合伙企业

【答案】D

【解析】（1）选项ABC：一个合伙人或者数个合伙人在执业活动中因故意或者重大过失造成合伙企业债务的，应当承担无限责任或者无限连带责任，其他合伙人以其在合伙企业中的财产份额为限承担责任；（2）选项D：以专业知识和专门技能为客户提供有偿服务的专业服务机构，可以设立为特殊的普通合伙企业。

第二节 有限合伙企业

一、有限合伙企业的设立

【例题·2021 多选题】下列关于有限合伙企业设立和出资规则的说法中，正确的有（ ）。

- A. 有限合伙企业名称中应当标明“有限合伙”的字样
- B. 国有独资公司不得成为有限合伙企业的普通合伙人
- C. 有限合伙人可以用劳务出资
- D. 有限合伙人未按期足额缴付出资的，对其他合伙人承担违约责任
- E. 有限合伙企业中普通合伙人人数不得少于1人

【答案】ABDE

【解析】选项C：有限合伙人不得以劳务出资，普通合伙人可以以劳务出资。

二、有限合伙企业的事务执行

【例题·2021 单选题】根据《合伙企业法》规定，下列关于有限合伙人权利和义务的说法中，正确的是（ ）。

- A. 有限合伙人不得以知识产权出资
- B. 有限合伙人在对外交往中可以代表合伙企业
- C. 有限合伙人不享有对普通合伙人入伙和退伙的表决权
- D. 有限合伙人不参与合伙事务的管理

【答案】D

【解析】（1）选项A：有限合伙人可以用货币、实物、知识产权、土地使用权或者其他财产权利作价出资。（2）选项B：有限合伙人不执行合伙事务，不得对外代表有限合伙企业。（3）选项C：有限合伙人参与决定普通合伙人入伙、退伙，不视为执行合伙事务。

三、合伙人身份转变

【例题·2011 多选题】根据《合伙企业法》的规定，下列关于有限合伙企业及合伙人的说法中，正确的有（ ）。

- A. 有限合伙企业只有有限合伙人的，应当解散
- B. 有限合伙企业没有有限合伙人的，应当变更为普通合伙企业
- C. 有限合伙企业由有限合伙人执行合伙事务

- D. 有限合伙企业由有限合伙人和普通合伙人组成
- E. 有限合伙企业各合伙人有平等的管理权、经营权、表决权和代表权

【答案】ABD

【解析】选项 CE：有限合伙人执行合伙事务，不得对外代表有限合伙企业。

四、合伙企业解散、清算

【例题·2020 单选题】下列关于合伙企业解散的说法中，正确的是（ ）。

- A. 合伙企业解散是中止民事主体资格的法律行为
- B. 合伙企业解散应得到 2/3 以上合伙人同意
- C. 合伙企业经营亏损的，合伙人不得通过协议解散合伙企业
- D. 合伙企业解散是消灭民事主体资格的法律行为

【答案】D

第十三章 公司法

第一节 公司基础

一、公司的概述

【例题·2020 多选题】下列公司、股东的行为中，可以作为公司人格混同认定依据的有（ ）。

- A. 股东无偿使用公司资金，不作财务记载
- B. 股东用公司的资金偿还股东债务，不作财务记载
- C. 控制股东操纵公司决策过程
- D. 母子公司之间进行利益输送
- E. 不区分公司账簿与股东账簿

【答案】AB

【解析】(1) 选项 ABE：在认定是否构成人格混同时，应当综合考虑以下因素：①股东无偿使用公司资金或者财产，不作财务记载的；②股东用公司的资金偿还股东的债务，或者将公司的资金供关联公司无偿使用，不作财务记载的；③公司账簿与股东账簿不分，“致使公司财产与股东财产无法区分的”（选项 E 表述不完整）；④股东自身收益与公司盈利不加区分，致使双方利益不清的；⑤公司的财产记载于股东名下，由股东占有、使用的；⑥人格混同的其他情形。(2) 选项 CD：公司控制股东对公司过度支配与控制，操纵公司的决策过程，使公司完全丧失独立性，沦为控制股东的工具或躯壳，严重损害公司债权人利益，应当否认公司人格，由滥用控制权的股东对公司债务承担连带责任。母子公司之间或者子公司之间进行利益输送是实践中常见的过度支配与控制情形。

二、公司资本

【例题·2018 单选题】全体股东或者发起人实际交付并经公司登记机关依法登记的出资额，为（ ）。

- A. 认缴资本
- B. 实缴资本
- C. 授权资本
- D. 注册资本

【答案】B

【解析】实缴资本（实收资本），是指全体股东或者发起人实际交付并经公司登记机关依法登记的出资额或者股本总额。

三、依法保护公司法人财产权

【例题·2016 单选题】根据《公司法》规定，下列关于公司提供担保的说法中，正确的是（ ）。

- A. 公司不得为公司实际控制人提供担保
- B. 公司为他人提供担保，由董事长决定
- C. 公司可以为股东提供担保，担保数额由董事会决定
- D. 公司为股东提供担保，须经出席股东会议的其他股东所持表决权的过半数通过

【答案】D

【解析】公司为公司股东或者实际控制人提供担保的，必须经股东会或者股东大会决议。接受担保的股东或者受实际控制人支配的股东，不得参加该事项的表决。该项表决由出席会议的其他股东所持表决权的过半数通过。

四、公司经营范围

【例题·2021 单选题】甲公司在苹果社区完成一项防水工程后，将剩余的防水材料卖给了苹果社区的乙物业公司。经查，甲公司营业执照登记的经营并不包括销售防水材料。根据《民法典》相关规定，甲乙公司间防水材料买卖合同（ ）。

- A. 无效 B. 效力待定 C. 有效 D. 可撤销

【答案】C

【解析】当事人超越经营范围订立合同，为了保护善意相对人的利益，人民法院不因此认定合同无效；但是违反国家限制经营、特许经营以及法律、行政法规禁止经营规定的除外。

第二节 公司设立

一、有限责任公司的设立

【例题·2021 多选题】下列关于股权出资规则的说法中，正确的有（ ）。

- A. 可以用注册资本尚未缴足的公司的股权出资
B. 可以用已设立质权的股权出资
C. 不可以用已被冻结的股权出资
D. 可以用出资人合法持有并依法可转让的股权出资
E. 不可以用公司章程约定不得转让的股权出资

【答案】CDE

【解析】尚未缴足的公司股权不得股权出资，质押的股权不得出资。

【例题·2021 单选题】下列关于股东抽逃出资的认定和效力的说法中，正确的是（ ）。

- A. 通过虚构债权债务关系将出资转出的，不属于抽逃出资
B. 股东抽逃出资的，应当剥夺其利润分配请求权
C. 股东抽逃出资的，应当返还出资本息
D. 利用关联交易将出资转出的，不属于抽逃出资

【答案】C

【解析】(1) 选项 AD: 公司成立后，公司、股东或者公司债权人以相关股东的行为符合下列情形之一且损害公司权益为由，请求认定该股东抽逃出资的，人民法院应予支持：①制作虚假财务会计报表虚增利润进行分配；②通过虚构债权债务关系将其出资转出；③利用关联交易将出资转出；④其他未经法定程序将出资抽回的行为。(2) 选项 B: 股东抽逃出资，公司根据公司章程或者股东会决议对其利润分配请求权作出相应的合理限制，该股东请求认定该限制无效的，人民法院不予支持。

二、公司设立中的民事责任

【例题·2015 单选题】根据《公司法》及司法解释的规定，下列关于发起人在设立公司阶段订立合同的责任承担的说法中，正确的是（ ）。

- A. 发起人为设立公司以个人名义与他人订立合同的，由成立后的公司承担合同责任
B. 发起人为设立公司以设立中公司名义与他人订立合同的，由成立后的公司承担合同责任
C. 发起人以设立中公司名义为自己的利益签订合同，由发起人承担合同责任
D. 不论发起人与他人订立合同以何种名义，均由成立后的公司承担责任

【答案】B

【解析】(1) 选项 AD: 发起人为设立公司以自己名义对外签订合同，合同相对人请求该发起人承担合同责任的，人民法院应予支持；公司成立后合同相对人请求公司承担合同责任的，人民法院应予支持。(2) 选项 BC: 发起人以设立中公司名义对外签订合同，公司成立后合同相对人请求公司承担合同责任的，人民法院应予支持。公司成立后有证据证明发起人利用设立中公司的名义为自己的利益与相对人签订合同，公司以此为由主张不承担合同责任的，人民法院应予支持，但相对人为善意的除外。

三、创立大会

【例题·2019 单选题】下列有关股份有限公司设立规则的说法中，正确的是（ ）。

- A. 采取发起方式设立的，设立前发起人应缴足公司章程规定其认购的股份
- B. 采取募集方式设立的，发起人向社会公开募集股份时，应公告招股说明书，可以由发起人自行承销
- C. 采取募集方式设立的，注册资本为在公司登记机关登记的实收股本总额
- D. 采取募集方式设立的，创立大会仅由发起人组成，不包括认股人

【答案】C

【解析】(1) 选项 A：采取发起方式设立的，由发起人认购公司应发行的全部股份而设立公司（不要求实缴）；(2) 选项 B：采取募集方式设立的，发起人向社会公开募集股份，应当由依法设立的证券公司承销，签订承销协议；(3) 选项 D：采取募集方式设立的，创立大会由发起人、认股人组成。

第三节 股东权利

一、公司决议效力

【例题·2016 多选题】若公司董事会作出的决议存在违反公司章程的瑕疵，则可以对该决议提起撤销之诉的人员有（ ）。

- A. 公司非控股股东
- B. 列席董事会会议的非股东监事
- C. 出席董事会会议具有表决权的非股东董事
- D. 出席董事会会议的股东
- E. 受决议内容影响的股东

【答案】ADE

【解析】股东会或者股东大会、董事会的会议召集程序、表决方式违反法律、行政法规或者公司章程，或者决议内容违反公司章程的，股东可以自决议作出之日起 60 日内，请求人民法院撤销。

二、异议股东回购请求权

【例题·2011 多选题】根据《公司法》，有（ ）情形的，对股东会该项决议投反对票的股东，可以请求公司按照合理的价格收购其股权。

- A. 在公司连续 5 年不向股东分配利润、该 5 年连续盈利，且符合《公司法》规定的分配利润条件的情况下，股东会会议决议不向股东分配利润
- B. 股东会会议决议与其它公司合并，或者公司分立、转让主要财产
- C. 股东会会议决议为公司股东或者实际控制人提供担保
- D. 公司章程规定的营业期限届满或者章程规定的其他解散事由出现，股东会会议通过决议修改章程使公司存续
- E. 股东会会议决议减少注册资本

【答案】ABD

三、股东直接诉讼

【例题·2016 单选题】根据《公司法》规定，有限责任公司股东可直接向法院提起诉讼的情形是（ ）。

- A. 公司董事违反法律、行政法规规定，损害股东利益的
- B. 公司董事执行公司职务时违反法律、行政法规，给公司造成损失的
- C. 公司董事执行公司职务时违反公司章程，给公司造成损失的
- D. 公司连续 3 年盈利依法经股东会决议不向股东分配利润的

【答案】A

【解析】董事、高级管理人员违反法律、行政法规或者公司章程的规定，损害股东利益的，股东可以直接向人民法院提起诉讼。

四、解散公司诉讼

【例题·2013 多选题】根据《公司法》有关司法解释的规定，对股东因下列理由提起解散公司的诉讼，法院依法不

予受理的有（ ）。

- A. 股东利润分配请求权受到损害
- B. 公司持续2年以上无法召开股东会或者股东大会，经营管理发生严重困难，继续存续会使股东利益受到重大损失，通过其他途径不能解决
- C. 公司财产不足以偿还全部债务
- D. 公司被市场监督管理局吊销企业法人营业执照后，未依法成立清算组进行清算
- E. 公司董事之间长期冲突，且无法通过股东会或者股东大会解决，经营管理发生严重困难，继续存续会使股东利益受到重大损失，通过其他途径不能解决

【答案】ACD

【解析】股东以知情权、利润分配请求权（选项A）等权益受到损害或者公司亏损、财产不足以偿还全部债务（选项C），以及公司被吊销企业法人营业执照未经清算（选项D）等为由，提起解散公司诉讼的，人民法院不予受理。

五、股东资格的丧失

【例题·2017 单选题】根据《公司法》及有关规定，导致公司股东资格丧失的情形是（ ）。

- A. 公司股东将其所持有的部分股权转让给他人
- B. 公司股东的部分股权被法院强制执行
- C. 公司的法人股东终止
- D. 公司的法人股东设立分支机构

【答案】C

【解析】股东资格丧失的情形有：（1）公司法人资格消灭，如解散、破产、被合并；（2）自然人股东死亡或法人股东终止；（3）股东将其所持有的股权转让（部分股权转让不可以）；（4）股权被人民法院强制执行（部分股权强制执行不可以）；（5）法律规定的其他情形。

第四节 公司组织机构

一、股东（大）会

【例题·2019 单选题】下列有关股东会或股东大会的说法中，正确的是（ ）。

- A. 有限责任公司选举职工监事，由参加股东会的股东表决通过
- B. 全体股东以书面形式一致同意修改公司章程的，可以不召开股东会会议
- C. 股东大会选举董事可以实行累积投票制，但选举监事不可以实行累积投票制
- D. 股东大会表决时，公司持有的本公司股份具有同等表决权

【答案】B

【解析】有限责任公司股东对股东会职权范围内的事项以书面形式一致表示同意的，可以不召开股东会会议，直接作出决定，并由全体股东在决定文件上签名、盖章。

二、董事会

【例题·2016 多选题】下列关于公司董事会召开会议的说法中，符合法律规定的有（ ）。

- A. 应当在会议记录上签名的董事仅限于出席会议并投赞成票的董事
- B. 董事会应当对所议事项的决定作成会议记录
- C. 董事会会议议事方式一律由法律规定
- D. 董事会决议的表决实行一人一票
- E. 董事会会议表决程序一律由公司章程规定

【答案】BD

【解析】（1）选项AB：董事会应当对所议事项的决定作成会议记录，出席会议的董事应当在会议记录上签名（不论是否投赞成票）；（2）选项CE：在有限责任公司中，董事会的议事方式和表决程序，除法律另有规定的外，由公司章程规定。在股份有限公司中，董事会作出决议，必须经全体董事的过半数通过。

三、监事会

【例题·2013 单选题】某股份有限公司董事会由 11 名董事组成。2005 年 8 月 20 日，公司董事长胡某召集并主持董事会会议，共有 8 名董事出席会议，其他 3 名董事因事请假。董事会会议讨论了下列事项：一是鉴于公司董事会成员工作任务加重，拟给每位董事涨工资 30%；二是鉴于监事会成员中的职工代表张某生病，拟由公司职工王某替换张某担任监事；三是鉴于公司发展的实际情况，拟将公司与另一公司合并，组建新的公司。经表决，有 6 名董事同意而通过前述事项。董事会就此作出最终决定。本案董事会的做法中，符合《公司法》规定的是（ ）。

- A. 公司董事长召集并主持董事会会议
- B. 董事会决定给每位董事涨工资
- C. 董事会决定公司职工王某参加监事会
- D. 董事会决定公司合并

【答案】A

【解析】(1) 选项 BD：属于股东大会的职权；(2) 选项 C：监事会中的职工代表由公司职工代表大会、职工大会或者其他形式民主选举产生。

四、一人有限责任公司

【例题·2018 单选题】一人有限责任公司是有限责任公司的特殊形式。下列关于一人有限责任公司设立的说法中，正确的是（ ）。

- A. 一个自然人可以出资设立多个一人有限责任公司
- B. 合伙企业可以出资设立一人有限责任公司
- C. 一个法人可以出资设立多个一人有限责任公司
- D. 一人有限责任公司只能由一个自然人出资设立

【答案】C

【解析】(1) 选项 A：一个自然人只能投资设立 1 个一人有限责任公司，该一人有限责任公司不能作为唯一股东再投资设立新的一人有限责任公司，但可与其他股东共同投资设立其他公司。(2) 选项 B：个人独资企业、合伙企业、非法人外商投资企业不能投资设立一人有限责任公司。(3) 选项 D：一人有限责任公司的股东可以是一个自然人或者一个法人。

五、国有独资公司

【例题·2015 单选题】下列关于国有独资公司的表述中，正确的是（ ）。

- A. 国有独资公司所有董事会成员均由国有资产监督管理机构指定
- B. 国有独资公司经理由国有资产监督管理机构聘任
- C. 国有独资公司监事会成员不得少于 3 人
- D. 国有资产监督管理机构可以授权公司董事会行使股东会的一部分职权

【答案】D

【解析】(1) 选项 A：董事会成员由国有资产监督管理机构委派；但是，董事会成员中的职工代表由公司职工代表大会选举产生；(2) 选项 B：国有独资公司设经理，由董事会聘任或者解聘；(3) 选项 C：国有独资公司监事会成员不得少于 5 人。

第六节 股权转让与股份转让

一、股权转让

【例题·2017 单选题】下列关于有限责任公司股权转让的说法中，正确的是（ ）。

- A. 有限责任公司的股东之间不得相互转让其全部或者部分股权
- B. 法院依照强制执行程序转让股东的股权时，应当通知公司及全体股东，其他股东在同等条件下有优先购买权
- C. 自然人股东死亡后，其合法继承人不可以继承其股东资格
- D. 股东向股东以外的人转让股权，依法应当经公司全部股东同意

【答案】B

【解析】(1) 选项 A：除公司章程另有规定外，有限责任公司的股东之间可以相互转让其全部或者部分股权；(2) 选项 C：除公司章程另有规定外，自然人股东死亡后，其合法继承人可以继承股东资格；(3) 选项 D：除公司章程另有规定外，股东向股东以外的人转让股权，应当经其他股东过半数同意。

二、股份转让限制

【例题·2016 单选题】根据《公司法》规定，下列关于股份转让的说法中，正确的是（ ）。

- A. 发起人持有的本公司股份，自公司成立之日起 2 年内不得转让
- B. 公司经理在任职期间不得转让其所持有的本公司股份
- C. 公司董事所持有的本公司股份，自公司股票上市交易之日起 1 年内不得转让
- D. 公司监事离职后 1 年内不得转让其所持有的原任职公司股份

【答案】C

【解析】(1) 选项 A：发起人持有的本公司股份，自公司成立之日起 1 年内不得转让；(2) 选项 B：公司董事、监事、高级管理人员应当向公司申报所持有的本公司的股份及其变动情况，在任职期间每年转让的股份不得超过其所持有本公司股份总数的 25%；(3) 选项 D：公司董事、监事、高级管理人员离职后半年内，不得转让其所持有的本公司股份。

二、公司收购本公司股份

【例题·2020 单选题】根据《公司法》规定，下列公司可以收购本公司股份的情形中，应当自收购之日起 10 日内注销所收购股份的是（ ）。

- A. 上市公司为维护公司价值所必需
- B. 与持有本公司股份的其他公司合并
- C. 减少公司注册资本
- D. 将股份用于员工持股计划或者股权激励

【答案】C

第七节 公司变更

合并、分立

【例题·2019 多选题】下列有关公司合并、分立规则的说法中，正确的有（ ）。

- A. 有限责任公司分立，应由股东会作出决议
- B. 公司合并时，合并各方的债权、债务由合并后存续的公司或者新设的公司承继
- C. 股份有限公司合并的决议，需经该公司代表 2/3 以上表决权的股东通过
- D. 公司分立，应当编制资产负债表及财产清单
- E. 公司分立时，通知债权人和公告是必经程序

【答案】ABDE

【解析】选项 C：股东大会作出公司合并、分立的决议，必须经“出席”会议的股东所持表决权“2/3 以上”通过。

第十四章 破产法

第一节 破产法总则

一、破产申请

【例题·2019 单选题】当债务人不能清偿到期债务，并且资产不足以清偿全部债务时，可以向人民法院提出和解申请的是（ ）。

- A. 管理人
- B. 债权人
- C. 清算组
- D. 债务人

【答案】D

【解析】债务人可以依照规定，直接向人民法院申请和解；也可以在人民法院受理破产申请后、宣告债务人破产前，向人民法院申请和解。

二、破产申请的受理

【例题·2017 单选题】根据《企业破产法》及相关规定，破产管理人确定模式是（ ）。

- A. 由债权人委员会确定
- B. 由债权人会议选任
- C. 由债务人选任
- D. 由人民法院指定

【答案】D

【解析】人民法院裁定受理破产申请的，应当同时指定管理人。

三、破产申请受理的法律后果

【例题·2013 单选题】法院裁定受理破产申请后，下列有关各方的做法中，符合法律要求的是（ ）。

- A. 债务人的债务人向债务人清偿债务
- B. 债务人指定破产管理人
- C. 对管理人决定继续履行的合同，对方当事人要求债务人提供担保
- D. 对破产申请受理前成立而双方均未履行完毕的合同，管理人决定解除

【答案】D

【解析】(1) 选项 A：人民法院受理破产申请后，债务人的债务人或者财产持有人应当向“管理人”清偿债务或者交付财产；(2) 选项 B：“人民法院”裁定受理破产申请的，应当同时指定管理人；(3) 选项 CD：人民法院受理破产申请后，管理人对破产申请受理前成立而债务人和对方当事人均未履行完毕的合同有权决定解除或者继续履行，并通知对方当事人。管理人决定继续履行合同的，对方当事人应当履行；但对方当事人有权要求“管理人”提供担保，管理人不提供担保的，视为解除合同。

四、管理人

【例题·2021 单选题】下列机构中，可以担任破产管理人的是（ ）。

- A. 法院受理破产申请时，对债务人享有 100 万元债权的乙税务师事务所
- B. 在法院受理破产案件申请 5 年前，担任过债务人合同纠纷诉讼代理人的丁律师事务所
- C. 在法院受理破产案件申请前 2 年内，为债务人提供常年中介服务的甲会计师事务所
- D. 法院受理破产申请时，担任债务人法律顾问的丙律师事务所

【答案】B

【解析】(1) 选项 A：与债务人、债权人有了未了的债权债务关系，不得担任管理人；(2) 选项 BD：现在担任或者在人民法院受理破产申请前 3 年内曾经担任债务人、债权人的财务顾问、法律顾问，不得担任管理人；(3) 选项 C：在人民法院受理破产申请前 3 年内，曾为债务人提供相对固定的中介服务，不得担任管理人。

五、债务人财产

【例题·2017 单选题】根据《企业破产法》及相关规定，下列关于债务人财产认定的说法中，正确的是（ ）。

- A. 所有权专属于国家且不得转让的财产，法院不应认定为债务人财产
- B. 债务人基于租赁合同占有、使用的他人财产，法院应认定为债务人财产
- C. 债务人已依法设定担保物权的特定财产，法院不应认定为债务人财产
- D. 债务人在所有权保留买卖中尚未取得所有权的财产，法院应认定为债务人财产

【答案】A

【解析】(1) 选项 B：债务人基于仓储、保管、承揽、代销、借用、寄存、租赁等合同或者其他法律关系占有、使用的他人财产，不应认定为债务人财产；(2) 选项 C：债务人已依法设定担保物权的特定财产，人民法院应当认定为债务人财产；(3) 选项 D：债务人在所有权保留买卖中尚未取得所有权的财产，不应认定为债务人财产。

六、破产撤销权

【例题·2016 多选题】根据《企业破产法》及司法解释规定，针对债务人处理财产的有关行为，管理人提出请求撤销而法院不予支持的情形有（ ）。

- A. 债务人支付劳动报酬
- B. 债务人经执行程序对债权人进行个别清偿
- C. 债务人因经营失误而支付赔偿金
- D. 债务人为维系基本生产需要而支付水、电费
- E. 债务人支付人身损害赔偿金

【答案】ADE

【解析】债务人对债权人进行的以下个别清偿，管理人请求撤销的，人民法院不予支持：(1) 债务人为维系基本生产需要而支付水费、电费等的；(2) 债务人支付劳动报酬、人身损害赔偿金的；(3) 使债务人财产受益的其他个别清偿。

七、追回权

【例题·2018 单选题】对因《企业破产法》规定的可撤销行为、无效行为而取得的债务人财产行使追回权的主体是（ ）。

- A. 债权人 B. 管理人 C. 破产申请人 D. 债务人

【答案】 B

【解析】管理人提起诉讼，请求撤销涉及债务人财产的相关行为并由相对人返还债务人财产的，人民法院应予支持。管理人提起诉讼，主张被隐匿、转移财产的实际占有人返还债务人财产，或者主张债务人虚构债务或者承认不真实债务的行为无效并返还债务人财产的，人民法院应予支持。

八、取回权

【例题·2018 多选题】根据《企业破产法》及司法解释规定，下列关于追回权和取回权的说法中，正确的有（ ）。

- A. 人民法院受理破产申请后，债务人占有的不属于债务人的财产，该财产的权利人可以通过管理人取回
B. 人民法院受理破产申请后，债务人的出资人尚未完全履行出资义务的，管理人应当要求其缴纳出资
C. 权利人主张取回权，管理人不予认可的，权利人有权以管理人为被告提起诉讼，请求行使取回权
D. 权利人行使取回权，应当在破产财产变价方案或者和解协议、重整计划草案提交债权人会议表决前提出
E. 对因《企业破产法》规定的无效行为而取得的债务人的财产，管理人有权追回

【答案】 ABDE

【解析】选项 C：权利人依法向管理人主张取回相关财产，管理人不予认可，权利人以“债务人”为被告向人民法院提起诉讼请求行使取回权的，人民法院应予受理。

九、抵销权

【例题·2016 单选题】根据《企业破产法》及司法解释规定，法院受理破产申请后，下列关于管理人职责及债务人财产的说法中，错误的是（ ）。

- A. 债务人的债务人在破产申请受理后取得他人对债务人的债权的，可以向管理人主张抵销
B. 债务人占有的不属于债务人的财产，该财产的权利人可以通过管理人取回，但《企业破产法》另有规定的除外
C. 债务人的出资人尚未完全履行出资义务的，管理人应当要求该出资人缴纳所认缴的出资而不受出资期限的限制
D. 债务人的董事侵占的企业财产，管理人应当追回

【答案】 A

【解析】选项 A：债务人的债务人在破产申请受理后取得他人对债务人的债权的，不得抵销。

十、破产费用、共益债务

【例题·2016 多选题】法院受理破产申请后，为全体债权人共同利益而支出的费用为破产费用，包括（ ）。

- A. 为债务人继续营业而支付的劳动报酬和社保费
B. 管理人员执行职务的费用
C. 破产案件诉讼费用
D. 债务人财产变价费用
E. 债务人财产致人损害所产生的费用

【答案】 BCD

【解析】破产费用：（1）破产案件的诉讼费用；（2）管理、变价和分配债务人财产的费用；（3）管理人执行职务的费用、报酬和聘用工作人员的费用。

十一、债权申报

【例题·2020 单选题】下列关于破产债权申报的说法中，正确的是（ ）。

- A. 债权人应当在法院确定的债权申报期限内向法院申报债权
B. 债权人应当在法院确定的债权申报期限内向债权人委员会申报债权
C. 债权人应当在法院确定的债权申报期限内向债权人会议申报债权
D. 债权人应当在法院确定的债权申报期限内向管理人申报债权

【答案】D

十二、债权人会议

【例题·2014 单选题】根据《企业破产法》，债权人会议可以行使的职权是（ ）。

- A. 监督债务人财产的管理和处分
- B. 审查管理人的费用和报酬
- C. 批准重整计划
- D. 监督破产财产分配

【答案】B

【解析】（1）选项 AD：属于债权人委员会的职权；（2）选项 C：重整计划由人民法院批准。

十三、债权人委员会

【例题·2011 单选题】债权人委员会是对破产程序进行监督的机构。下列关于债权人委员会的说法中，正确的是（ ）。

- A. 是否设立债权人委员会，应由债权人会议根据需要决定
- B. 债权人会议必须决定设立债权人委员会
- C. 债权人委员会由债权人会议选定的债权人代表组成
- D. 债权人委员会应当经人民法院判决认可后方可设立

【答案】A

【解析】（1）选项 B：债权人委员会为破产程序中的选任机关，是对破产程序进行监督的常设机构，债权人委员会是否设立，由债权人会议根据需要确定。（2）选项 CD：债权人会议决定设立债权人委员会的，债权人委员会由债权人会议选定的债权人代表和 1 名债务人的职工代表或者工会代表组成，不得超过 9 人，由人民法院以书面决定认可。

第二节 破产法分则

一、重整

【例题·2021 多选题】下列关于重整计划的说法中，正确的有（ ）。

- A. 管理人负责管理财产和营业事务的，由管理人制作重整计划草案
- B. 债权人未依照规定申报债权的，在重整计划执行期间不得行使权利
- C. 重整计划执行人不执行重整计划的，经利害关系人请求，法院应当更换执行人继续执行重整计划
- D. 重整计划草案未获得法院批准的，法院应宣告债务人破产
- E. 债权人依照债权分类，对重整计划分组进行表决

【答案】ABDE

【解析】选项 C：重整计划由债务人负责执行。债务人不能执行或者不执行重整计划的，人民法院经管理人或者利害关系人请求，应当裁定终止重整计划的执行，并宣告债务人破产。

二、和解

【例题·2017 单选题】根据《企业破产法》及相关规定，下列关于和解的说法中，正确的是（ ）。

- A. 经法院裁定认可的和解协议，对债务人和全体和解债权人均有约束力，但和解债权人对债务人的保证人所享有的权利，不受和解协议的影响
- B. 债权人会议通过和解协议的决议，由出席会议的有表决权的债权人一致同意
- C. 法院裁定终止和解协议执行的，和解债权人在和解协议中作出的债权调整的承诺失去效力，和解债权人因执行和解协议所受的清偿无效
- D. 债权人可以直接向法院申请和解，但不能在法院受理破产申请后、宣告债务人破产前，向法院申请和解

【答案】A

【解析】（1）选项 B：债权人会议通过和解协议的决议，由出席会议的有表决权的债权人过半数同意，并且其所代表的债权额占无财产担保债权总额的 2/3 以上。（2）选项 C：人民法院裁定终止和解协议执行的，和解债权人在和解协议中作出的债权调整的承诺失去效力；和解债权人因执行和解协议所受的清偿仍然有效。（3）选项 D：债权人无权提出和解申请；债务人可以在法院受理破产申请后、宣告债务人破产前，向法院申请和解，也可以直接向法院申请和解。

三、破产清算

【例题·2019 单选题】在破产程序中，对破产财产中已经设定担保物权的财产，债权人可以行使的权利是（ ）。

- A. 别除权 B. 追回权 C. 抵销权 D. 取回权

【答案】A

第十五章 电子商务法

第一节 电子商务法律制度

一、电子商务合同的订立与履行

【例题·2021 多选题】根据《电子签名法》规定，下列关于数据电文发送和接收的说法中，正确的有（ ）。

- A. 当事人未指定特定系统接收的，以最先进入收件人任一系统的时间为接收时间
B. 经发件人授权发送的，视为发件人发送
C. 当事人对发送或接收有特别约定的，从其约定
D. 发件人的信息系统自动发送的，视为发件人发送
E. 收件人经常居住地与主营业地不一致的，应以经常居住地为数据电文的接收地点

【答案】ABCD

【解析】（1）选项 A：收件人指定特定系统接收数据电文的，数据电文进入该特定系统的时间，视为该数据电文的接收时间；未指定特定系统的，数据电文进入收件人的任何系统的首次时间，视为该数据电文的接收时间。（2）选项 BCD：数据电文有下列情形之一的，视为发件人发送：①经发件人授权发送的；②发件人的信息系统自动发送的；③收件人按照发件人认可的方法对数据电文进行验证后结果相符的。当事人对前述规定的事项另有约定的，从其约定。（3）选项 E：发件人的主营业地为数据电文的发送地点，收件人的主营业地为数据电文的接收地点。没有主营业地的，其经常居住地为发送或者接收地点。

二、电子签名和电子认证规则

【例题·2021 单选题】下列民事活动中，可以适用电子签名方式的是（ ）。

- A. 订立收养协议 B. 停止供燃气服务 C. 销售机器 D. 订立离婚协议

【答案】C

【解析】不适用电子签名的文书：（1）涉及婚姻、收养、继承等人身关系的；（2）涉及停止供水、供热、供气等公用事业服务的；（3）法律、行政法规规定的不适用电子文书的其他情形。

第十六章 社会保险法

一、社会保险法基本理论

【例题·2020 单选题】社会保险除基本保险之外，还可以建立补充保险（如：补充养老保险、补充医疗保险，商业人寿、健康保险等），这体现的是社会保险的（ ）。

- A. 普遍保障原则 B. 合理保障原则 C. 基本保障原则 D. 多层次原则

【答案】D

【解析】多层次原则，是指社会保险除了基本保险之外，还可以建立补充保险。

二、基本养老保险

【例题·2019 单选题】下列人员中，属于职工基本养老保险适用对象的是（ ）。

- A. 公务员 B. 参照公务员法管理的工作人员
C. 城镇非从业居民 D. 企业职工

【答案】D

【解析】略

三、医疗保险

【例题·2020 多选题】下列关于医疗保险特征的说法中，正确的有（ ）。

- A. 参保人员获得保险利益具有无偿性
- B. 保险条款的内容体现科学性
- C. 保险金筹集和支付规则体现参保人享受权利与承担义务的不一致性
- D. 医疗保险以实现对公民的物质帮助为目的
- E. 法律关系的形式和内容具有强制性

【答案】BCDE

【解析】医疗保险具有如下法律特征：（1）以实现公民的物质帮助权为目的（选项D）。（2）权利与义务不对等。医疗保险法对保险金的筹集与支付的规定体现了参保人所享受的权利与他所承担的义务的不一致性（选项C）。（3）法律关系从形式到内容的强制性（选项E）。（4）法律规范的科学技术性（选项B）。

第十七章 民事诉讼法

第一节 民事诉讼法基础

一、民事诉讼法的基本原则

【例题·多选题】下列关于民事诉讼法共有原则，正确的是（ ）。

- A. 审判权由法院行使原则
- B. 法院对案件独立进行审判原则
- C. 以事实为根据，以法律为准绳原则
- D. 使用本民族语言进行诉讼原则
- E. 为推动现代科学技术在诉讼中的应用原则

【答案】ABCDE

【解析】略

【例题·多选题】下列关于民事诉讼法特有原则，正确的是（ ）。

- A. 当事人诉讼权利平等原则
- B. 辩论原则
- C. 诚实信用原则
- D. 处分原则
- E. 法院调解原则
- F. 民事检察监督原则

【答案】ABCDEF

【解析】略

二、地域管辖

【例题·2012 单选题】自然人离开住所地最后连续居住（ ）以上的地方为经常居住地，但住院治病的地方除外。

- A. 6个月
- B. 1年
- C. 2年
- D. 5年

【答案】B

【解析】略

三、指定管辖

【例题·2019 多选题】下列有关民事诉讼管辖类型的说法中，正确的有（ ）。

- A. 两个法院依法对同一诉讼都有管辖权的管辖是共同管辖
- B. 上级法院指定其辖区内下级法院管辖的是级别管辖
- C. 以当事人的所在地与法院辖区的联系确定的管辖是普通管辖
- D. 以诉讼标的所在地、争议的法律事实发生地为标准确定的管辖是特别管辖
- E. 依法必须由特定人民法院管辖的管辖是专属管辖

【答案】ACDE

【解析】选项B：属于指定管辖。

第二节 民事诉讼参加人

一、共同诉讼

【例题·2015 多选题】下列关于普通共同诉讼特征的表述中，正确的有（ ）。

- A. 其诉讼标的是共同的
- B. 2人以上应诉，其相互间有连带关系
- C. 2人以上起诉，其相互间有连带关系
- D. 其诉讼案件适用同一种诉讼程序
- E. 其诉讼案件必须属于同一人民法院管辖

【答案】DE

【解析】选项ABC：属于必要共同诉讼的特征。

二、诉讼代理人

【例题·2019 单选题】下列有关民事诉讼当事人的说法中，正确的是（ ）。

- A. 胎儿不能作为诉讼当事人
- B. 以未成年人为被告的诉讼，未成年人的法定代理人是当事人
- C. 当事人应当具有民事诉讼权利能力
- D. 以无民事行为能力人为被告的诉讼，无民事行为能力人的监护人是当事人

【答案】C

【解析】(1) 选项A：《民法典》规定的遗产继承中享有的民事权利能力的胎儿系自然人作为诉讼当事人的情形之一；
(2) 选项BD：未成年人的法定代理人、无民事行为能力人的监护人，代理其进行诉讼，但非当事人。当事人应为该未成年人、无民事行为能力人。

第三节 民事诉讼证据和证明

一、民事诉讼证据的法定分类

【例题·2016 多选题】下列民事诉讼证据中，属于物证的有（ ）。

- A. 证明甲、乙婚姻关系存在的结婚证
- B. 证明甲伤害乙侵权事实的沾上乙血迹的木棒
- C. 证明甲公司财务情况的会计账簿
- D. 证明甲、乙谈话内容的录音
- E. 证明甲、乙在共同伤人现场的鞋印

【答案】BE

【解析】(1) 选项BE：属于物证，是用物品的外形、特征、质量等证明待证事实的部分或全部。(2) 选项AC：属于书证，是以其内容证明待证事实的部分或者全部。(3) 选项D：属于视听资料。

二、民事诉讼证明

【例题·2020 单选题】根据民事诉讼法律制度的规定，下列事实中，当事人无须举证证明的是（ ）。

- A. 习惯
- B. 当事人主张的实体权益所根据的事实
- C. 当事人主张的具有程序性质的法律事实
- D. 自然规律

【答案】D

【解析】略

三、质证

【例题·2021 单选题】下列关于民事诉讼证人作证规则的说法中，正确的是（ ）。

- A. 未成年人不得作为证人出庭作证
- B. 不论证人是否出庭作证，法院均可将其书面证言作为定案事实根据
- C. 证人拒绝签署保证书的，不得作证
- D. 涉及商业秘密的，证人可以拒绝作证

【答案】C

【解析】(1) 选项 A: 待证事实与其年龄、智力状况或者精神健康状况相适应的无民事行为能力人和限制民事行为能力人, 可以作为证人。(2) 选项 B: 无正当理由未出庭的证人以书面等方式提供的证言, 不得作为认定案件事实的根据。(3) 选项 D: 凡是知道案件情况的单位和个人, 都有义务出庭作证。

第四节 民事诉讼程序

一、起诉

【例题·2015 单选题】根据《民事诉讼法》的规定, 提起民事诉讼的原告应当符合的条件是 ()。

A. 与本案有直接利害关系 B. 与本案有民事法律关系 C. 与被告有民事法律关系 D. 与被告有权利义务关系

【答案】A

【解析】略

二、受理

【例题·2018 单选题】下列关于民事诉讼起诉和受理的说法中, 正确的是 ()。

A. 不符合起诉条件的, 法院应当裁定驳回原告诉讼请求
B. 起诉应有明确的被告
C. 起诉状列写被告信息不明确的, 法院可以判决驳回起诉
D. 符合起诉条件的, 法院应当在 3 日内立案

【答案】B

【解析】(1) 选项 A: 不符合起诉条件的, 应当在 7 日内作出裁定书, 不予受理。(2) 选项 B: 起诉必须符合下列条件: ①原告是与本案有直接利害关系的公民、法人和其他组织; ②有明确的被告; ③有具体的诉讼请求和事实、理由; ④属于人民法院受理民事诉讼的范围和受诉人民法院管辖。(3) 选项 C: 起诉状列写被告信息不足以认定明确的被告的, 人民法院可以告知原告补正。原告补正后仍不能确定明确的被告的, 人民法院裁定不予受理。(4) 选项 D: 符合起诉条件的, 应当在 7 日内立案, 并通知当事人。

三、第一审普通程序

【例题·2019 多选题】下列民事诉讼事项中, 法院应当采用裁定方式处理的有 ()。

A. 不予受理 B. 驳回诉讼请求 C. 驳回起诉 D. 诉讼中止 E. 先予执行

【答案】ACDE

【解析】选项 B: 驳回诉讼请求应以“判决”方式作出。

第十八章 刑法

第一节 刑法基础

一、刑法基本原则

【例题·2019 单选题】刑法的基本原则是在刑事立法和刑事司法中必须遵循的具有全局性和根本性的准则。下列原则中, 属于刑法基本原则的是 ()。

A. 公开审判原则 B. 罪刑法定原则 C. 疑罪从无原则 D. 认罪从宽原则

【答案】B

【解析】略

二、追诉时效

【例题·2017 单选题】根据《刑法》规定, 法定最高刑为无期徒刑、死刑的犯罪, 经过 20 年的, 不再追诉。如果 20 年以后认为必须追诉的, 须报请核准。该核准机关是 ()。

A. 最高人民法院 B. 最高人民检察院 C. 公安部 D. 司法部

【答案】B

【解析】法定最高刑为无期徒刑、死刑的, 经过 20 年。如果 20 年以后认为必须追诉的, 须报请最高人民检察院核准。

第二节 犯罪构成

一、犯罪构成概述

【例题·2019 多选题】根据刑法理论，犯罪构成要件通常包括（ ）。

- A. 犯罪客体 B. 犯罪动机 C. 犯罪主体 D. 犯罪主观方面 E. 犯罪客观方面

【答案】ACDE

【解析】任何犯罪的成立都必须具备四个方面的构成要件：犯罪客体、犯罪客观方面、犯罪主体、犯罪主观方面。

二、犯罪主体

【例题·2017 多选题】根据《刑法》规定，下列关于对未成年人犯罪案件处理的说法中，正确的有（ ）。

- A. 犯罪时不满 18 周岁的人，即使以特别残忍手段致人死亡，也不适用死刑
B. 已满 16 周岁的人犯罪，应当负刑事责任
C. 因犯罪时不满 16 周岁，不予刑事处罚的，责令其父母或者其他监护人加以管教
D. 对未成年人犯罪，应当免除处罚
E. 对未成年人犯罪，应当判处缓刑

【答案】ABC

【解析】(1) 选项 D：已满 12 周岁不满 18 周岁的人犯罪（应当追究刑事责任的），应当从轻或者减轻处罚，而非“免除”。(2) 选项 E：不满 18 周岁的人犯罪符合缓刑条件的，应当宣告缓刑。

第三节 刑罚种类

一、主刑

【例题·2020 单选题】根据《刑法》规定，下列有关禁止令的说法中，正确的是（ ）。

- A. 禁止令的期限必须与管制的期限相同
B. 禁止令由公安机关负责执行
C. 对判处管制的犯罪分子，可以根据犯罪情况，同时宣布禁止令
D. 检察院对公安机关执行禁止令的活动进行监督

【答案】C

【解析】(1) 选项 A：禁止令的期限，既可以与管制执行期限相同，也可以短于管制执行的期限，但不得少于 3 个月；(2) 选项 BD：禁止令由司法行政机关指导管理的社区矫正机构负责执行，人民检察院对社区矫正机构执行禁止令的活动实行监督。

二、附加刑

【例题·2021 单选题】下列关于附加刑适用的说法中，正确的是（ ）。

- A. 罚金应在判决指定的期限内一次缴纳 B. 罚金不可以单独适用
C. 对危害国家安全的犯罪分子，应当附加剥夺政治权利 D. 在没收财产时，可以用追缴犯罪所得来代替

【答案】C

【解析】(1) 选项 A：罚金在判决指定的期限内一次或者分期缴纳。(2) 选项 B：罚金既可以独立适用，也可以附加适用。(3) 选项 D：在没收财产时，不得以追缴犯罪所得、没收违禁品和供犯罪所用的本人财物来代替或者折抵。

第四节 刑罚适用

一、累犯

【例题·2019 单选题】下列有关对累犯适用刑罚的说法中，正确的是（ ）。

- A. 可以酌情适用缓刑 B. 可以适用假释
C. 可以从重处罚 D. 应当从重处罚

【答案】D

【解析】被判处有期徒刑以上刑罚的犯罪分子，刑罚执行完毕或者赦免以后，在 5 年以内再犯应当判处有期徒刑以上刑罚之罪的，是累犯，应当从重处罚，但是过失犯罪和不满 18 周岁的人犯罪的除外。

二、自首

【例题·2017 单选题】被采取强制措施的犯罪嫌疑人、被告人和正在服刑的罪犯，如实供述司法机关尚未掌握的本人其他罪行的行为，属于（ ）。

- A. 一般自首 B. 重大立功 C. 特别自首 D. 一般立功

【答案】C

【解析】略

三、立功

【例题·2021 多选题】下列立功表现中，可以作为免除处罚理由的有（ ）。

- A. 检举他人重大犯罪行为，经查证属实
B. 协助公安机关抓捕同案其他重大犯罪嫌疑人
C. 阻止他人重大犯罪活动
D. 提供侦破其他案件的重要线索，经查证属实
E. 协助公安机关抓捕非同案其他犯罪嫌疑人

【答案】ABC

【解析】有重大立功表现的，可以减轻或者免除处罚。重大立功主要表现：（1）检举、揭发他人重大犯罪行为，经查证属实（选项 A）；（2）提供侦破其他重大案件的重要线索，经查证属实；（3）阻止他人重大犯罪活动（选项 C）；（4）协助司法机关抓捕其他重大犯罪嫌疑人（包括同案犯）（选项 B）；（5）对国家和社会有其他重大贡献等表现。

四、数罪并罚

【例题·2012 多选题】《刑法》规定的刑罚分为主刑和附加刑两类，其适用原则有（ ）。

- A. 主刑只能独立适用，不能附加适用
B. 附加刑既能附加适用，也能独立适用
C. 数罪并罚时，必须同时适用主刑和附加刑
D. 数罪并罚时，附加刑种类相同的，合并执行；种类不同的，分别执行
E. 对犯罪的外国人，驱逐出境可以独立适用，不能附加适用

【答案】ABD

【解析】（1）选项 C：对数罪宣告的刑罚中有附加刑的（不一定都有），附加刑仍须执行，附加刑的种类相同的，合并执行，种类不同的，分别执行；（2）选项 E：附加刑（包括驱逐出境）既可以独立适用，也可以附加适用。

五、缓刑

【例题·2020 单选题】根据《刑法》规定，下列有关缓刑的说法中，正确的是（ ）。

- A. 对犯罪时已满 70 周岁的人应当适用缓刑
B. 累犯不适用缓刑
C. 被宣告缓刑的犯罪分子，附加刑不需要执行
D. 缓刑适用于法定刑为拘役或者 5 年以下有期徒刑的犯罪

【答案】B

【解析】（1）选项 AD：对被判处拘役、“3 年以下有期徒刑”（是宣告刑而不是法定刑）的犯罪分子，同时符合下列条件的，可以宣告缓刑：对其中不满 18 周岁的人、怀孕的妇女和“已满 75 周岁”的人，应当宣告缓刑：①犯罪情节较轻；②有悔罪表现；③没有再犯罪的危险；④宣告缓刑对所居住社区没有重大不良影响。（2）选项 B：累犯和犯罪集团的首要分子不适用缓刑。（3）选项 C：缓刑的效力不及于附加刑，即被宣告缓刑的犯罪分子，如果被判处附加刑，附加刑仍须执行。

六、减刑

【例题·2021 多选题】下列关于刑罚适用的说法中，正确的有（ ）。

- A. 对于自首的犯罪分子，可以从轻或减轻处罚
B. 累犯不适用于未满 18 周岁的人犯罪

- C. 刑罚执行完毕后又犯罪的，应予数罪并罚
- D. 对累犯不适用缓刑
- E. 有期徒刑减刑的起始时间自判决执行之日起计算

【答案】ABDE

【解析】选项C：刑罚执行完毕以后又犯罪的，考虑是否构成累犯，而非数罪并罚。

七、假释

【例题·2021 单选题】下列关于假释适用的说法中，正确的是（ ）。

- A. 假释适用于被判处拘役、有期徒刑或者无期徒刑的罪犯
- B. 对被判处有期徒刑的罪犯，须执行原判刑期 2/3 以上，才可以假释
- C. 对未全部履行罚金判决的罪犯，一律不得假释
- D. 对因抢劫犯罪被判处无期徒刑的罪犯，不得假释

【答案】D

【解析】（1）选项AB：被判处有期徒刑的犯罪分子，执行原判刑期 1/2 以上，被判处无期徒刑的犯罪分子，实际执行 13 年以上，如果认真遵守监规，接受教育改造，确有悔改表现，没有再犯罪的危险的，可以假释。如果有特殊情况，经最高人民法院核准，可以不受上述执行刑期的限制。（2）选项C：对于生效裁判中有财产性判项，罪犯确有履行能力而不履行或者不全部履行的，不予假释。（3）选项D：对累犯以及因故意杀人、强奸、抢劫、绑架、放火、爆炸、投放危险物质或者有组织的暴力性犯罪被判处 10 年以上有期徒刑、无期徒刑的犯罪分子，不得假释。

第五节 涉税犯罪

一、危害税收征管罪（涉税犯罪）

【例题·2011 单选题】根据刑法理论，下列对危害税收征管罪特征的表述中，正确的是（ ）。

- A. 侵犯的客体是国家公共财产所有权
- B. 客观方面表现为行为人采取各种方法拖欠税款的行为
- C. 犯罪主体只能是单位
- D. 过失不能构成本罪

【答案】D

【解析】（1）选项A：危害税收征管罪侵犯的客体是国家的税收征管制度。（2）选项B：客观方面表现为行为人采取各种方式、方法，逃避缴纳税款、逃避缴纳欠税、骗取出口退税、抗税以及虚开、出售发票，情节严重的行为。（3）选项C：犯罪的主体是一般主体或特殊主体，既包括单位，也包括个人。

二、逃税罪

【例题·2021 单选题】下列纳税人的行为中，可能构成逃税罪的是（ ）。

- A. 聚众抗拒缴纳税款
- B. 隐匿财产致使税务机关无法追缴到其欠缴的税款
- C. 威胁税务工作人员抗拒缴纳税款
- D. 采用欺骗手段不缴纳税款

【答案】D

【解析】逃税罪，是指纳税人采取欺骗、隐瞒手段进行虚假纳税申报或者不申报，逃避缴纳税款，使国家税收受到侵害，数额较大的一种犯罪。

三、逃避追缴欠税罪

【例题·2021 单选题】根据《刑法》规定，犯罪主体仅限于纳税人的犯罪是（ ）。

- A. 逃税罪
- B. 逃避追缴欠税罪
- C. 骗取出口退税罪
- D. 抗税罪

【答案】B

【解析】（1）逃税罪的犯罪主体：纳税人和扣缴义务人；（2）骗取出口退税罪的犯罪主体：一般主体（纳税人、非纳税人）；（3）抗税罪的犯罪主体：纳税人和扣缴义务人。

三、骗取出口退税罪

【例题·2018 单选题】纳税人缴纳税款后，实施假报出口手段骗取出口退税。骗取税款数额超过其缴纳的税款部分，涉嫌构成（ ）。

- A. 骗取出口退税罪
- B. 虚开用于骗取出口退税、抵扣税款发票罪
- C. 抗税罪
- D. 逃避缴纳税款罪

【答案】A

【解析】纳税人缴纳税款后，以假报出口或者其他欺骗手段，骗取所缴纳的税款的，依照逃税罪定罪处罚；骗取税款超过所缴纳的税款部分，依照骗取出口退税罪的规定处罚。

第六节 涉税职务犯罪

一、徇私舞弊不征、少征税款罪

【例题·2017 单选题】税务人员徇私舞弊是徇私舞弊不征、少征税款罪的客观方面要件之一，下列情形中，构成本罪客观方面要件的是（ ）。

- A. 纳税人提供虚假材料骗取减免税导致不征或少征税款
- B. 税务人员工作严重不负责任导致不征或少征税款
- C. 税务人员为照顾朋友违规决定不征或少征税款
- D. 税务人员因税收业务不熟造成不征或少征税款

【答案】C

【解析】（1）选项 AD：在税务机关采用定期定额征收方式导致少征税款或者纳税人提供虚假材料骗取减免税出现的不征或者少征税款以及因税务人员业务素质原因造成的少征税款等情况下，因税务人员没有徇私舞弊的主观故意，不能认定为有罪；（2）选项 B：税务人员在税收工作中严重不负责任，不征或者少征税款，致使国家税收遭受重大损失的，对责任人员应追究玩忽职守罪。

二、违法提供出口退税凭证罪

【例题·2020 多选题】根据《刑法》规定，下列职务犯罪中，犯罪主体必须是税务机关工作人员的有（ ）。

- A. 徇私舞弊不移交刑事案件罪
- B. 逃税罪
- C. 违法提供出口退税凭证罪
- D. 徇私舞弊发售发票、抵扣税款、出口退税罪
- E. 徇私舞弊不征、少征税款罪

【答案】DE

【解析】

罪名	犯罪主体
徇私舞弊不征、少征税款罪	税务机关工作人员
徇私舞弊发售发票、抵扣税款、出口退税罪	税务机关工作人员
徇私舞弊不移交刑事案件罪	行政执法人员
违法提供出口退税凭证罪	海关、外汇管理等国家机关工作人员

第十九章 刑事诉讼法

第一节 刑事诉讼法基础

刑事诉讼当事人与其他刑事诉讼参与人

【例题·2018 单选题】根据《刑事诉讼法》规定，下列人员中，不属于诉讼参与人的是（ ）。

- A. 鉴定人
- B. 证人
- C. 书记员
- D. 辩护人

【答案】C

【解析】“诉讼参与人”是指当事人、法定代理人、诉讼代理人、辩护人、证人、鉴定人和翻译人员。

第二节 刑事辩护制度

一、辩护人的范围及限制

【例题·2021 单选题】下列关于刑事诉讼参与人及其诉讼地位的说法中，正确的是（ ）。

- A. 证人可以是自然人，也可以是法人
- B. 被害人本人能作为自诉人，但其法定代理人不能作为自诉人
- C. 在刑事诉讼中，法定代理人不具有独立的诉讼地位
- D. 人民团体推荐的人，可以担任刑事诉讼的辩护人

【答案】D

【解析】(1) 选项 A：证人只能是自然人，不能是法人。(2) 选项 B：通常情况下，自诉人是该案件的被害人，或者是被害人的法定代理人。(3) 选项 C：法定代理人有独立的诉讼地位，享有一定的诉讼权利，负担一定的诉讼义务。

二、委托辩护人

【例题·2019 单选题】在刑事诉讼中，犯罪嫌疑人自被侦查机关第一次讯问或采取强制措施之日起，有权委托辩护人。侦查期间能够担任其辩护人的是（ ）。

- A. 单位推荐的人
- B. 监护人
- C. 律师
- D. 亲友

【答案】C

【解析】犯罪嫌疑人自被侦查机关第一次讯问或者采取强制措施之日起，有权委托辩护人；在侦查期间，只能委托律师作为辩护人。

三、辩护人诉讼权利与义务

【例题·2017 单选题】在刑事诉讼的不同阶段，辩护律师提供法律服务的内容是不同的。辩护律师可以向犯罪嫌疑人、被告人核实证据的时间起点是（ ）。

- A. 自侦查机关第一次讯问之日起
- B. 自被依法采取强制措施之日起
- C. 自案件移送审查起诉之日起
- D. 自提起公诉之日起

【答案】C

【解析】辩护律师会见在押的犯罪嫌疑人、被告人，可以了解案件有关情况，提供法律咨询等；自案件移送审查起诉之日起，可以向犯罪嫌疑人、被告人核实有关证据。

第三节 强制措施

一、取保候审

【例题·2021 单选题】下列关于取保候审适用规则的说法中，正确的是（ ）。

- A. 公安机关对犯罪嫌疑人取保候审的，不得中断对案件的侦查
- B. 公安机关对累犯可以适用取保候审
- C. 对犯罪嫌疑人取保候审的，最长不得超过 6 个月
- D. 对犯罪嫌疑人决定取保候审的，应当要求其提出保证人并交纳保证金

【答案】A

【解析】(1) 选项 B：公安机关对累犯，犯罪集团的主犯，以自伤、自残办法逃避侦查的犯罪嫌疑人，严重暴力犯罪以及其他严重犯罪的犯罪嫌疑人不得取保候审。(2) 选项 C：人民法院、人民检察院和公安机关对犯罪嫌疑人、被告人取保候审最长不得超过 12 个月。(3) 选项 D：对犯罪嫌疑人、被告人决定取保候审的，应当责令其提出保证人或者交纳保证金。对同一犯罪嫌疑人决定取保候审，不得同时使用保证人保证与保证金保证。

二、逮捕

【例题·2017 单选题】根据《刑事诉讼法》规定，逮捕的执行机关是（ ）。

- A. 司法行政机关
- B. 公安机关
- C. 人民检察院
- D. 人民法院

【答案】B

【解析】逮捕犯罪嫌疑人、被告人，必须经过人民检察院批准或者人民法院决定，由公安机关执行。

第四节 侦查与提起公诉

侦查措施

【例题·2016 多选题】根据《刑事诉讼法》规定，下列关于侦查措施的说法中，符合法律规定的有（ ）。

- A. 侦查人员询问证人，可以在现场进行
- B. 在犯罪嫌疑人家属、邻居或者其他见证人在场的情况下，侦查人员可以对犯罪嫌疑人住所进行搜查
- C. 对发现的犯罪嫌疑人，侦查人员可以强制带离现场讯问
- D. 侦查人员在侦查中不得查封、扣押与案件无关的财物、文件
- E. 侦查人员讯问抓获的犯罪嫌疑人，必须在看守所内进行

【答案】ABD

【解析】(1) 选项 A：侦查人员询问证人，可以在现场进行，也可以到证人所在单位、住处或者证人提出的地点进行，在必要的时候，可以通知证人到人民检察院或者公安机关提供证言。(2) 选项 B：侦查人员可以对犯罪嫌疑人以及可能隐藏罪犯或者犯罪证据的人的身体、物品、住处和其他有关的地方进行搜查。搜查时，应当有被搜查人或者他的家属、邻居或者其他见证人在场。(3) 选项 C：对在现场发现的犯罪嫌疑人，经出示工作证件，可以“口头传唤”，并将传唤的原因和依据告知被传唤人。(4) 选项 D：与案件无关的财物、文件，不得查封、扣押。(5) 选项 E：犯罪嫌疑人被送交看守所羁押以后，侦查人员对其进行讯问，应当在看守所内进行。对于不需要逮捕、拘留的犯罪嫌疑人，可以传唤到犯罪嫌疑人所在市、县内的指定地点或者到他的住处进行讯问。

第五节 审判程序

一、认罪认罚从宽制度

【例题·2021 多选题】下列关于认罪认罚从宽制度适用的说法中，正确的有（ ）。

- A. 认罪认罚从宽制度适用于起诉和审判阶段，不适用于侦查阶段
- B. 犯罪嫌疑人自愿认罪并同意量刑建议和程序适用的，可以独自签署认罪认罚具结书
- C. 认罪认罚与自首、坦白不作重复评价
- D. 对认罪认罚案件，适用速裁程序和简易程序，不适用普通程序
- E. 认罪认罚从宽制度要求在程序上从简、实体上从宽

【答案】CE

【解析】(1) 选项 A：认罪认罚从宽制度贯穿刑事诉讼全过程，适用于所有刑事案件的侦查、起诉、审判各个阶段，没有适用罪名和可能判处刑罚的限定。(2) 选项 B：犯罪嫌疑人自愿认罪，同意量刑建议和程序适用的，应当在辩护人或者值班律师在场的情况下签署认罪认罚具结书。(3) 选项 D：对认罪认罚案件，应当根据具体情况，依法适用速裁程序、简易程序、普通程序。

二、速裁程序

【例题·2020 单选题】下列有关速裁程序的说法中，正确的是（ ）。

- A. 被告人为未成年人的，可以适用速裁程序
- B. 对犯罪嫌疑人可能判处 3 年以下有期徒刑的刑事案件，应当适用速裁程序
- C. 被告人是盲、聋、哑人的，不适用速裁程序
- D. 速裁程序既可以在一审程序中适用，也可以在二审程序中适用

【答案】C

【解析】(1) 有下列情形之一的，不适用速裁程序：①被告人是盲、聋、哑人（选项 C 正确），或者是尚未完全丧失辨认或者控制自己行为能力的精神病人的；②被告人是未成年人的（选项 A 错误）；③案件有重大社会影响的；④共同犯罪案件中部分被告人对指控的犯罪事实、罪名、量刑建议或者适用速裁程序有异议的；⑤被告人与被害人或者其法定代理人没有就附带民事诉讼赔偿等事项达成调解或者和解协议的；⑥其他不宜适用速裁程序审理的。(2) 基层人民法院管辖的可能判处 3 年有期徒刑以下刑罚的案件，案件事实清楚，证据确实、充分，被告人认罪认罚并同意适用速裁程序的，“可以”适用速裁程序（选项 B 错误）。(3) 速裁程序是对一审程序的简化（选项 D 错误）。

三、第二审程序

【例题·2017 单选题】刑事案件的二审程序，必须由特定主体提起才能启动。下列上诉、抗诉的提出中，符合法律

规定的是（ ）。

- A. 被害人提出上诉
- B. 被告人提出上诉
- C. 被告人的近亲属未经被告人同意提出上诉
- D. 被害人的近亲属提出抗诉

【答案】B

【解析】被告人、自诉人和他们的法定代理人，不服地方各级人民法院第一审的判决、裁定，有权用书状或者口头向上一级人民法院上诉。被告人的辩护人和近亲属，经被告人同意，可以提出上诉。

综合题

【2019年真题】骑车爱好者甲因一次交通意外致右腿重度伤残，无法再从事骑行活动，遂有意出售其两辆名牌山地车。6月5日，甲在其“骑友微信群”中发信息：“本人有黑色、红色两辆九成新山地车出售，欢迎垂询。”甲还在此条信息下面上传了两辆山地车的图片。骑友乙于6月6日在微信群中向甲询价，甲当即在微信群中回复：“两辆车均卖7000元”。乙觉得有些贵，犹豫两天后，于6月8日私信甲：“若5000元，我就买一辆。”6月9日，甲微信回复乙：“这样吧，我们各让一步，6000元，不能再低了。”乙于6月10日微信回复甲：“好吧，就6000元。至于买哪个颜色的，我再考虑考虑，15日之前告知你。”甲当即表示同意，但要求乙支付2000元定金。6月11日，乙向甲微信转账1500元作为定金，甲即刻微信收款1500元。6月12日，骑友丙私信甲称：“我参加6月13日的骑行活动，借你的山地车应急用一下，活动一结束就还给你。”甲微信回复丙同意出借。6月13日清早，丙到甲家将黑色山地车骑走。当日，丁驾驶货车闯红灯将丙撞伤，丙所骑山地车被货车碾压致报废。

6月14日，甲私信乙称：“我不想卖红色山地车了，想留作纪念。”乙表示理解，但双方就定金返还数额主张不一，遂引起纠纷。

1. 下列有关甲、乙意思表示的性质认定的说法中，正确的有（ ）。

- A. 6月8日乙的意思表示属于要约
- B. 6月6日甲的意思表示属于要约邀请
- C. 6月5日甲的意思表示属于要约邀请
- D. 6月10日乙的意思表示属于承诺
- E. 6月9日甲的意思表示属于承诺

【答案】ACD

【解析】(1) 6月5日，甲的意思表示属于要约邀请（选项C正确）；(2) 6月6日，甲表示两辆车均卖7000元，对方若同意即可成交，该意思表示属于要约（选项B错误）；(3) 6月8日，乙的意思表示更改了价格，属于对前述要约的实质性变更，为新要约（选项A正确）；(4) 6月9日，甲再次更改价格，属于新要约（选项E错误）；(5) 乙于6月10日回复表示同意，属于承诺（选项D正确）。

2. 下列有关甲、乙间买卖合同成立时间及所生之债类型归属的说法中，正确的有（ ）。

- A. 甲、乙间买卖合同所生之债在合同成立时属于选择之债
- B. 甲、乙间买卖合同在乙确定山地车颜色并告知甲时成立
- C. 甲、乙间买卖合同于6月10日成立
- D. 甲、乙间买卖合同所生之债在成立时属于任意之债
- E. 甲、乙间买卖合同所生之债在黑色山地车受损报废之后属于简单之债

【答案】ACE

【解析】(1) 选项ADE：①简单之债是指债的标的只有一宗，当事人只能按该宗标的履行的债。②选择之债是指债的标的有数宗，当事人可以选择其中之一为履行标的的债。③任意之债是指债权人或债务人可以约定用原定给付之外的其他给付来代替原定给付的债。甲和乙之间的合同，在黑色山地车报废之前，乙可以在黑色和红色山地车之间选择，标的物有数宗，属于选择之债。在黑色山地车报废之后，使标的物变为一宗，成为简单之债。(2) 选项BC：甲、乙之间的买卖合同，在乙同意以6000元购买山地车的意思表示到达甲时成立。

3. 黑色山地车受损报废，对此，下列当事人的索赔主张及其理由中，能获得法律支持的有（ ）。

- A. 甲基于侵权向丁主张赔偿
- B. 甲基于侵权向丙主张赔偿

- C. 甲基于借用合同向丙主张赔偿
- D. 丙基于侵权向丁主张赔偿
- E. 乙基于侵权向丁主张赔偿

【答案】ACD

【解析】(1) 丁将山地车辗轧至报废，构成侵权，侵害了甲的所有权、丙的占有使用权（有权占有），故甲、丙均可基于侵权向丁主张赔偿（选项AD正确）。(2) 甲、丙之间为借用合同，交通事故属于意外事件，在双方当事人无约定时，意外事件不能作为免责事由，故甲有权基于借用合同向丙主张赔偿（选项C正确）。

4. 本案中，甲、乙基于合同所提出的下列主张中，能获得法律支持的有（ ）。

- A. 甲主张仅向乙返还 1500 元
- B. 乙主张甲返还 3000 元
- C. 甲以乙未足额交付定金为由，主张乙承担违约责任
- D. 乙主张甲返还 2700 元
- E. 甲主张仅向乙返还 2400 元

【答案】D

【解析】(1) 选项 ABDE：①定金不能超过合同标的额的 20%，超过的部分不发生定金效力。本题中有效定金为 6000 元×20%=1200 元，剩余的 300 元不发生定金效力；②收受定金一方未按约定履行合同的，应双倍返还定金。本题中，甲应向乙返还 1200 元的 2 倍，即为 2400 元。同时应返还不发生定金效力的部分款项 300 元，合计返还 2700 元。(2) 选项 C：实际交付的定金数额多于或者少于约定数额的，视为变更定金合同。收受定金一方提出异议并拒绝接受定金的，定金合同不生效。本题中，甲未提出异议且接受了 1500 元定金，故定金合同生效，属于对定金合同进行了变更，乙的行为不构成违约。

【2019 年真题】丘佛市万亿公司于 2010 年 12 月 20 日成立并办理了税务登记，属一人有限责任公司。法定代表人为汪某，主要从事玻璃制品销售。2015 年至 2016 年期间，万亿公司与税收管理员陈某相互勾结，部分销售收入不开具发票。不按规定入账，未申报纳税。另一税收管理员任某对此知情。任某在接受万亿公司 2000 元红包后，对万亿公司未申报纳税一直放任不管。2017 年 12 月，税务局检查发现：2015 年度，万亿公司瞒报销售收入 580 万元，逃避缴纳税款 110 万元，占该公司 2015 年度应纳税款总额的 24%；2016 年度，万亿公司瞒报销售收入 758 万元，逃避缴纳税款 142 万元，占该公司 2016 年度应纳税款总额的 42%。税务局依法决定追缴，万亿公司及其法定代表人汪某拒不补缴上述税款。

另查明，汪某于 2015 年 1 月 2 日因犯危险驾驶罪被法院判处拘役 1 个月，缓刑 2 个月，并处罚金人民币 3000 元。公安机关立案后，万亿公司缴清了上述税款及滞纳金。汪某被逮捕后如实供述，同时表示：税务局决定追缴时，万亿公司已濒临破产、无补缴能力，并非故意拒不补缴。

检察机关对万亿公司及汪某以逃税罪提起公诉。

1. 下列有关税收管理员陈某、任某涉嫌罪名的说法中，正确的有（ ）。

- A. 任某涉嫌逃税罪
- B. 陈某涉嫌徇私舞弊不移交刑事案件罪
- C. 陈某涉嫌逃税罪
- D. 任某涉嫌受贿罪
- E. 任某涉嫌徇私舞弊不征、少征税款罪

【答案】CE

【解析】(1) 选项 ADE：如果税务人员利用职务上的便利，索取、收受纳税人财物，不征或者少征应征税款，致使国家税收遭受重大损失的，应当以徇私舞弊不征、少征税款罪和受贿罪数罪并罚。①税务机关的工作人员（任某）如果知道某人在逃税，出于某种私利而佯装不知，对逃税行为采取放任态度，因此不征或者少征应征税款，致使国家税收遭受重大损失的，应认定构成徇私舞弊不征、少征税款罪（选项 E）；②2000 元未达到受贿罪的起刑标准，不构成受贿罪（选项 D）。(2) 选项 BC：税务机关的工作人员（陈某），如果与逃税人相互勾结，“故意”不履行其依法征税的职责，不征或少征应征税款的，应该将其作为逃税罪的共犯论处。

2. 下列有关万亿公司犯罪及刑事责任的说法中，正确的有（ ）。

- A. 万亿公司是一人有限责任公司，因此本案逃税罪是自然人犯罪
- B. 万亿公司是一人有限责任公司，因此本案逃税罪是单位犯罪
- C. 万亿公司是本案逃税罪的犯罪主体
- D. 万亿公司具有犯罪的主观故意
- E. 万亿公司在公安机关立案后补缴了税款和滞纳金，因此不应追究刑事责任

【答案】BCD

【解析】（1）选项 ABC：单位犯罪主体，是指为谋取本单位的非法利益，由单位负责人或者经集体讨论决定，实施了《刑法》规定的危害社会的行为，属于《刑法》明文规定的单位犯罪的公司、企业、事业单位、机关、团体。本题中，万亿公司实施了逃税行为，属于单位犯罪，构成逃税罪的主体。（2）选项 E：纳税人在公安机关立案后再补缴应纳税款、缴纳滞纳金或者接受行政处罚的，不影响刑事责任的追究。

3. 本案中，对万亿公司逃税罪定罪的影响因素有（ ）。

- A. 万亿公司瞒报销售收入，对部分收入未申报纳税
- B. 2016 年度逃避缴纳税款占万亿公司 2016 年度应纳税款总额的 42%
- C. 2015 年度逃避缴纳税款占万亿公司 2015 年度应纳税款总额的 24%
- D. 万亿公司送给税收管理员任某 2000 元
- E. 万亿公司与税收管理员陈某勾结

【答案】ABC

【解析】逃税罪立案追诉的其中一个标准：纳税人采取欺骗、隐瞒手段进行虚假纳税申报或者不申报，逃避缴纳税款，数额在 5 万元以上并且占各税种应纳税总额 10% 以上，经税务机关依法下达追缴通知后，不补缴应纳税款、不缴纳滞纳金或者不接受行政处罚的，应予立案追诉。本题中，“选项 A+选项 B”的表述和“选项 A+选项 C”的表述都满足逃税罪的起刑标准。

4. 若检察机关指控汪某的罪名成立，下列有关对汪某量刑的说法中，正确的有（ ）。

- A. 汪某如实供述不属于自首
- B. 汪某如实供述属于一般自首
- C. 汪某如实供述属于一般立功
- D. 汪某不属于累犯
- E. 汪某属于一般累犯

【答案】AD

【解析】（1）选项 ABC：①一般自首是指犯罪以后“自动投案”，“如实供述”自己罪行的行为，本题中汪某是被逮捕后，如实供述，不属于自动投案；②立功，是指犯罪分子揭发他人犯罪行为，查证属实，或者提供重要案件线索，从而得以侦破其他案件的行为。本题中汪某不存在上述情形。（2）选项 DE：①一般累犯的成立条件之一要求：前罪被判处的刑罚和后罪应当判处的刑罚都必须是“有期徒刑以上”的刑罚。本题中，汪某因犯危险驾驶罪被法院判处拘役，不属于有期徒刑，故不属于一般累犯。②特别累犯，是指危害国家安全犯罪、恐怖活动犯罪、黑社会性质的组织犯罪的犯罪分子，在刑罚执行完毕或者赦免以后的任何时候，再犯上述任一类罪的情况。汪某也不属于特别累犯。