

全国一级建造师执业资格考试辅导用书

# 建设工程 法规及相关知识

(含2011、2012、2013年真题及精解+全真模拟试卷)

◎优路教育一级建造师考试命题研究组 组编 ◎刘仁辉 主编

**第4版**

**赠**  
**优路教育**

建设工程法规及相关知识  
精讲突破班  
(8学时价值380元)  
网络视频课程

2014年3月1日后凭账号密码登录  
www.niceloo.com学习课程

**名校联手名师:** 优路教育一线名师主笔

**考情完整掌握:** 依据最新大纲全面调整

**课程超值赠送:** 高清网络课堂助力加油

**备考重侧效率:** 考点精讲+真题精解+全真预测

**凡购买全套丛书 可获赠优路教育**

**“精品实务案例突破班” (价值700元) 的网络课程**



**机械工业出版社**  
CHINA MACHINE PRESS



2014 全国一级建造师执业资格考试辅导用书

# 建设工程法规及相关知识

组 编 优路教育一级建造师考试命题研究组  
主 编 刘仁辉



机械工业出版社

本书紧扣最新教材,体例设置与教材保持一致;各个章节重点有精讲,考点有精练,知识点与题库完美结合很好地强化了考生的应试能力。书后附有代表性极强的全真题模拟试卷和近四年考试真题,让考生在准确把握考试的重点、难点及命题趋势的同时,达到仿真实战的目的。

本书在编写方式上充分考虑到参加一级建造师资格考试的考生作为在职人员工作忙、时间紧、专业功底弱、应试能力差的特点,避免了传统的传经授道、娓娓道来的方式,采取了以题代讲,单刀直入,直击考试重点和要点的方法。这是强化考生应试能力和技巧的最直接的途径。

### 图书在版编目(CIP)数据

建设工程法规及相关知识/刘仁辉主编.—4版.—北京:机械工业出版社,2014.1

2014 全国一级建造师执业资格考试辅导用书

ISBN 978-7-111-45371-0

I. ①建… II. ①刘… III. ①建筑法-中国-建筑师-资格考试-自学参考资料 IV. ①D922.297

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2014)第 004905 号

机械工业出版社(北京市百万庄大街 22 号 邮政编码 100037)

策划编辑:范秋涛 责任编辑:范秋涛 张大勇

责任印制:李 洋

北京振兴源印务有限公司印刷

2014 年 1 月第 4 版第 1 次印刷

184mm×260mm · 19印张 · 482千字

标准书号:ISBN 978-7-111-45371-0

定价:59.00 元

凡购本书,如有缺页、倒页、脱页,由本社发行部调换

电话服务

网络服务

社服务中心:(010)88361066

教材网:<http://www.cmpedu.com>

销售一部:(010)68326294

机工官网:<http://www.cmpbook.com>

销售二部:(010)88379649

机工官博:<http://weibo.com/cmp1952>

读者购书热线:(010)88379203

封面无防伪标均为盗版

# 丛 书 序

有两个数据需要高度认识到：一级建造师执业资格考试(以下简称“一建”)为全国统考，一年只有1次考试机会；一建难度不是一般的大，全国通过率最高时都难以超过6%！

作为一名一建的考生，你如何做才能尽量确保成为那为数不多的6%里的一员？

忙，不能只是成为我们的借口，如何认真应对，如何有规划地迎战，才是一个客观真实的态度。在这里，我们希望这套精心编写的丛书，能为你指点迷津，助你高效备考，攻克一建考试大关！

优路教育——作为全国知名的建造师培训机构，策划并组织了一建考试资深辅导专家编写了本套“2014 全国一级建造师执业资格考试辅导用书”。本套丛书包括《建设工程法规及相关知识》《建设工程经济》《建设工程项目管理》《建设工程管理与实务》4个分册，每门学科的重点均有精讲，所有考点均淋漓尽致地展现，是一套拿来即可用、用之即有效的应试性极强的辅导用书。

本套丛书完全依据最新教材编写，并紧密结合了近几年一建考试命题情况和考试要求，内容精简干练，针对性和实用性极强，是优路教育和众名师多年教学精华的浓缩。

本套丛书的特点如下：

## 一、名校、名师倾情联手，专业、权威、实用

本套丛书由全国知名培训机构——优路教育策划，并联手一建资深辅导名师执笔，将优路教育多年教学精华及各位名师多年辅导经验浓缩于一体，充分展现在本套丛书中。本套丛书的众多作者为优路教育北京总校、上海分校、杭州分校、广州分校、天津分校、南京分校、济南分校、郑州分校、长沙分校等校的主讲老师，他们多年夯实的教学钻研成果为本套丛书的专业、权威、实用奠定了坚实的基础。

## 二、紧扣新教材，直击2014年考试真题

本套丛书紧扣最新教材，体例设置与教材保持一致；各个章节重点有精讲，考点有精练，知识点和题库的完美结合，很好地强化了考生的应试能力。同时，每本书后附有代表性极强的全真模拟试卷，让考生在准确把握考试的重点、难点及命题趋势的同时，达到仿真实战的目的。

## 三、结合在职人员特点，量身定做

本套丛书充分考虑到一建考生作为在职人员工作忙、时间紧、专业功底弱、应试能力差的特点，避免了传统的传经授道、娓娓道来的方式，而是采取了以题代讲，单刀直入，直击考试重点和要点的方式。这是强化考生应试能力和技巧的最直接的捷径。

## 四、超值赠送服务

本套丛书均配有超值赠送服务，由优路教育 [www.niceloo.com](http://www.niceloo.com) 提供专业的服务和强大的技术支持，具体为：

1.《建设工程法规及相关知识》附赠内容为：优路教育“建设工程法规及相关知识精讲突破班”(8学时，价值380元)的网络视频课程，刮开封面上的账号和密码，登录 [www.niceloo.com](http://www.niceloo.com)，

按照“图书赠送课程学习流程”进行学习(2014年3月1日开通)。

2.《建设工程经济》附赠内容为:优路教育“建设工程经济精讲突破班”(8学时,价值380元)的网络视频课程,刮开封面上的账号和密码,登录 [www.niceloo.com](http://www.niceloo.com),按照“图书赠送课程学习流程”进行学习(2014年3月1日开通)。

3.《建设工程项目管理》附赠内容为:优路教育“建设工程项目管理精讲突破班”(8学时,价值380元)的网络视频课程,刮开封面上的账号和密码,登录 [www.niceloo.com](http://www.niceloo.com),按照“图书赠送课程学习流程”进行学习(2014年3月1日开通)。

4.《建筑工程管理与实务》附赠内容为:优路教育“建筑工程管理与实务精讲突破班”(8学时,价值380元)的网络视频课程,刮开封面上的账号和密码登录 [www.niceloo.com](http://www.niceloo.com),按照“图书赠送课程学习流程”进行学习(2014年3月1日开通)。

优路教育技术支持及服务热线:010-51658182。

优路教育试题与学习资料请登录 [www.niceloo.com](http://www.niceloo.com),应有尽有!

本套丛书脉络清晰,重点、考点一一尽现,实用性强。相信广大考生在使用本套丛书时,会有如临辅导班现场的切身感受;同时也真诚希望本套丛书能大大提高众考生的应试能力和实际水平,助考生在考场上轻松驰骋,快乐过关!

我们将本着“优质教育·成功之路”的教学理念,孜孜上进,竭诚为全国考生不断贡献微薄之力!

**优路教育**

# 前 言

《2014 全国一级建造师执业资格考试辅导用书——建设工程法规及相关知识》严格按照最新的考试大纲和考试用书的要求，对考点变化、考查角度、考试重点、题型设计等进行了全面地剖析，精心编写而成。

本书的体例有较大创新，能够帮助考生轻松地掌握考试内容，尤其适合没有太多时间仔细研读考试用书的考生。本书主要包括四部分内容：

一、导学篇——通过对考试特点、复习方法、考试策略和技巧的分析，为考生提供清晰的命题思路，以便考生更好地把握命题的规律，从而拟订可行的复习计划。

二、应试指导强化篇——提示考试大纲要求、提炼复习要点、解析近几年真题、配备模拟练习，可以使考生全面了解考试命题意图，并在解答习题时有一个完整、清晰的解题思路。

三、模拟演练篇——以最新考试大纲要求和最新的命题信息为导向，参考历年试题分值的分布编写 3 套全真模拟试卷，并对难点进行解析，全真模拟试题总结命题规律，提炼考核要点，顺应考试试题的命题趋向和变化，可以帮助考生准确地把握考试命题趋势。

四、历年真题篇——书后附 2011 ~ 2013 年考试真题及参考答案，让考生对一级建造师考试有最直接的了解。

本书具有以下特点：

**全**——通过对近几年的一级建造师考试真题的详细分析和研究，归纳总结容易命题的知识点，点明考点，指明解题思路；每节都给出一定数量的同步练习题，帮助考生消化考点内容，加深对知识点的理解，提高解题技巧；结合对历年考试真题的分析，精心编写 3 套仿真模拟试卷及解析，帮助考生做最后的冲刺。

**新**——严格依据最新的考试大纲和考试用书，充分体现 2014 年的考试趋势；体例新颖，每一考点均辅以历年的考试真题，并对其进行精准的解析，理清解题思路，提示解题技巧；每节附同步练习题及难点解析，使考生举一反三，能够适应 2014 年的考试要求。

**简**——知识点罗列清晰，在保证涵盖考点的前提下，简化了考试用书的内容，使考生一目了然，帮助考生在短时间内完成将考试用书由厚变薄的过程，使考试过关变得容易。

本书在编写过程中得到了诸多老师的启发和帮助，在此一并表示感谢！由于时间和水平有限，书中难免有疏漏和不当之处，敬请广大读者批评指正。

愿我们的努力能够帮助广大考生顺利通过考试！

作 者

# 目 录

丛书序

前言

|                                          |     |
|------------------------------------------|-----|
| 导学篇                                      | 1   |
| 应试指导强化篇                                  | 2   |
| <b>1Z301000 建设工程基本法律知识</b>               | 2   |
| 1Z301010 建设工程法律体系                        | 2   |
| 1Z301020 建设工程法人制度                        | 5   |
| 1Z301030 建设工程代理制度                        | 7   |
| 1Z301040 建设工程物权制度                        | 11  |
| 1Z301050 建设工程债权制度                        | 14  |
| 1Z301060 建设工程知识产权制度                      | 17  |
| 1Z301070 建设工程担保制度                        | 21  |
| 1Z301080 建设工程保险制度                        | 27  |
| 1Z301090 建设工程法律责任制度                      | 32  |
| <b>1Z302000 施工许可法律制度</b>                 | 35  |
| 1Z302010 建设工程施工许可制度                      | 35  |
| 1Z302020 施工企业从业资格制度                      | 40  |
| 1Z302030 建造师注册执业制度                       | 45  |
| <b>1Z303000 建设工程发承包法律制度</b>              | 52  |
| 1Z303010 建设工程招标投标制度                      | 52  |
| 1Z303020 建设工程承包制度                        | 71  |
| 1Z303030 建筑市场信用体系建设                      | 77  |
| <b>1Z304000 建设工程合同和劳动合同法律制度</b>          | 81  |
| 1Z304010 建设工程合同制度                        | 81  |
| 1Z304020 劳动合同及劳动关系制度                     | 99  |
| 1Z304030 相关合同                            | 117 |
| <b>1Z305000 建设工程施工环境保护、节约能源和文物保护法律制度</b> | 123 |
| 1Z305010 施工现场环境保护制度                      | 123 |
| 1Z305020 施工节约能源制度                        | 129 |
| 1Z305030 施工文物保护制度                        | 131 |
| <b>1Z306000 建设工程安全生产法律制度</b>             | 135 |
| 1Z306010 施工安全生产许可制度                      | 135 |
| 1Z306020 施工安全生产责任和安全生产教育培训制度             | 138 |
| 1Z306030 施工现场安全防护制度                      | 146 |
| 1Z306040 施工安全事故的应急救援与调查处理                | 150 |

|                                    |     |
|------------------------------------|-----|
| 1Z306050 建设单位和相关单位的建设工程安全责任制度····· | 153 |
| <b>1Z307000 建设工程质量法律制度</b> ·····   | 158 |
| 1Z307010 工程建设标准·····               | 158 |
| 1Z307020 施工单位的质量责任和义务·····         | 162 |
| 1Z307030 建设单位及相关单位的质量责任和义务·····    | 167 |
| 1Z307040 建设工程竣工验收制度·····           | 172 |
| 1Z307050 建设工程质量保修制度·····           | 176 |
| <b>1Z308000 解决建设工程纠纷法律制度</b> ····· | 180 |
| 1Z308010 建设工程纠纷主要种类和法律解决途径·····    | 180 |
| 1Z308020 民事诉讼制度·····               | 183 |
| 1Z308030 仲裁制度·····                 | 196 |
| 1Z308040 调解、和解制度与争议评审 ·····        | 203 |
| 1Z308050 行政复议和行政诉讼制度·····          | 207 |
| <b>模拟演练篇</b> ·····                 | 213 |
| 全真模拟试卷(一)及参考答案 ·····               | 213 |
| 全真模拟试卷(二)及参考答案 ·····               | 226 |
| 全真模拟试卷(三)及参考答案 ·····               | 240 |
| <b>历年真题篇</b> ·····                 | 255 |
| 2013 年度全国一级建造师执业资格考试试卷及参考答案 ·····  | 255 |
| 2012 年度全国一级建造师执业资格考试试卷及参考答案 ·····  | 269 |
| 2011 年度全国一级建造师执业资格考试试卷及参考答案 ·····  | 282 |

# 导 学 篇

## 一、考试特点

1. 考试题型全部是客观题，其中单选题 70 个，70 分；多选题 30 个，60 分，共 130 分。涉及近 20 个单行法律、法规。因此可考的知识点非常分散，范围大，考点多，要求考生准确记忆。

2. 法规命题要求“熟练掌握和运用与施工管理业务相关的法律、法规”解决实际问题，较多题目以小案例形式出现。因此，对学习过程中深入理解有关概念和法理提出了较高要求。

## 二、复习方法

1. 全面复习，认真把握教材和大纲。在看书过程中，注意从命题者的角度考虑可能出题的知识点和出题方式，并注意对一些重要法理的理解。通过理解来加深记忆，通过记忆来帮助理解。

2. 通过做一定数量的题目来巩固、强化看书的成果非常必要，法规中考试重点很多是相对稳定反复考核的。做题时做错的题目应做出记号并重点复习教材中对应的内容。

## 三、考试策略和技巧

1. 题型和目标：单选题只有一个选项正确，每题 1 分，共 70 分。多选题有 2~4 个选项正确，每题 2 分，共 60 分，多选错选不得分，少选每个选项得 0.5 分。单选题相对容易，不能空白，正确率应达到 70%；多选题是能否通过考试的关键，难度较大，需慎重，得分争取在 50% 以上。这样考生可得 79 分，即可通过。

2. 做选择题的原则都是“一定要在书上找得到答题依据”，有依据才能“确保”，杜绝“瞎蒙”和“想当然”。即清楚知道这道题在考哪一页哪一段的哪一句话，同时也要提防命题人在里边做手脚。

3. 多选题宁可少选不可多选。对没有把握的题目，建议只选 2 个，慎选第 3 个，无绝对把握尽量不选第 4 个。

# 应试指导强化篇

## 1Z301000 建设工程基本法律知识

### 1Z301010 建设工程法律体系

#### 一、大纲要求

1Z301011 法律体系的基本框架

1Z301012 法的形式和效力层级

1Z301013 建设法律、行政法规和相关法律的关系

#### 二、复习要点

##### 1. 我国法律体系的基本框架

法律体系（也称为部门法体系）是指一国的全部现行法律规范，按照一定的标准和原则，划分为不同的法律部门而形成的内部和谐一致、有机联系的整体。我国的法律体系通常包括下列法律部门：①宪法。②民商法。③行政法。④经济法。⑤社会法。⑥刑法。⑦诉讼与非诉讼程序法。

##### 2. 我国法的形式

法的形式实质是法的效力等级问题。我国法的形式主要包括：①宪法。②法律。③行政法规。④地方性法规。⑤行政规章。⑥最高人民法院司法解释规范性文件。⑦国际条约。

##### 3. 地方性法规、规章之间不一致时的处理

地方性法规是指省、自治区、直辖市以及省、自治区人民政府所在地的市和经国务院批准的较大的市的人民代表大会及其常委会，在其法定权限内制定的法律规范性文件，地方性法规只在本辖区内有效，其效力低于法律和行政法规。

行政规章是由国家行政机关制定的法律规范性文件，包括部门规章和地方政府规章。部门规章是由国务院各部、委制定的法律规范性文件，部门规章的效力低于法律、行政法规。

地方政府规章是由省、自治区、直辖市以及省、自治区人民政府所在地的市和国务院批准的较大的市的人民政府所制定的法律规范性文件，地方政府规章的效力低于法律、行政法规，低于同级或上级地方性法规。

《立法法》规定：地方性法规、规章之间不一致时，由有关机关依照下列规定的权限作出裁决：①同一机关制定的新的一般规定与旧的特别规定不一致时，由制定机关裁决。②地方性法规与部门规章之间对同一事项的规定不一致，不能确定如何适用时，由国务院提出意见，国务院认为应当适用地方性法规的，应当决定在该地方适用地方性法规的规定；认为应当适用部门规章的，应当提请全国人民代表大会常务委员会裁决。③部门规章之间、部门规章与地方政府规章之间对同一事项的规定不一致时，由国务院裁决。

4. 建设法是调整国家行政管理机关、法人、法人以外的其他组织、公民在建设活动中产生的社会关系的法律规范的总称。建设法是二级法律部门，包括行政法律关系、民商法律关系和社会法律关系三个方面。

5. 审计是国家对建设单位的一种行政监督，不影响建设单位与承建单位的合同效力。建设工程承包合同案件应以当事人的约定作为法院判决的依据。只有在合同明确约定以审计结论作为结算依据或者合同约定不明确、合同约定无效的情况下，才能将审计结论作为判决的依据。

### 三、真题解析

（单项选择题）根据法的效力等级，《建设工程质量管理条例》属于（ ）。

- A. 法律
- B. 部门规章
- C. 行政法规
- D. 单行条例

【答案】C

【解析】行政法规是最高国家行政机关即国务院制定的规范性文件，如《建设工程质量管理条例》、《建设工程勘察设计管理条例》、《建设工程安全生产管理条例》、《安全生产许可证条例》和《建设项目环境管理条例》等。行政法规的效力低于宪法和法律。

### 四、模拟练习

#### （一）单项选择题

1. 《建设工程勘察设计管理条例》属于（ ）。
  - A. 行政规章
  - B. 地方性法规
  - C. 法律
  - D. 行政法规
2. 在我国法律体系中，《建筑法》属于（ ）部门。
  - A. 民法
  - B. 行政法
  - C. 经济法
  - D. 诉讼法
3. 在我国现行法律体系中，下列对涉及建设工程的法律规范表述正确的是（ ）。
  - A. 合同法属于社会法部门
  - B. 劳动法属于行政法部门
  - C. 招标投标法属于民商法部门
  - D. 仲裁法属于民商法部门
4. 《建筑业企业资质管理规定》属于（ ）。
  - A. 法律
  - B. 行政规章
  - C. 地方性法规
  - D. 行政法规
5. 行政法规是由（ ）制定的规范性文件。
  - A. 最高权力机关
  - B. 最高司法机关
  - C. 最高国家行政机关
  - D. 国家行政机关
6. 行政规章是一种法律规范性文件，包括部门规章和地方政府规章，其制定者是（ ）。
  - A. 人大常委会
  - B. 最高人民法院
  - C. 国务院
  - D. 国家行政机关
7. 下列关于工程建设审计结论的说法中，错误的是（ ）。
  - A. 当事人可以约定以审计结论作为合同的结算依据
  - B. 审计结论与合同价款不一致并不必然影响合同效力
  - C. 审计结论任何时候都不能作为合同案件的判决依据

- D. 合同约定不明或约定无效时，审计结论可以作为判决依据
8. 下述法律效力排序正确的是（ ）。
- A. 国际条约 > 宪法 > 行政法规 > 司法解释
- B. 法律 > 行政法规 > 地方性法规 > 部门规章
- C. 行政法规 > 部门规章 > 地方性法规 > 地方政府规章
- D. 宪法 > 法律 > 行政法规 > 地方政府规章
9. 下列法律中，属于民商法的是（ ）。
- A. 《劳动法》
- B. 《劳动合同法》
- C. 《合同法》
- D. 《审计法》
10. 下列法律中，属于经济法的是（ ）。
- A. 《标准化法》
- B. 《招标投标法》
- C. 《物权法》
- D. 《合同法》
11. （ ）是调整国家行政管理活动中各种社会关系的法律规范的总和。
- A. 诉讼法
- B. 刑法
- C. 经济法
- D. 行政法
12. 作用在于从程序上保证实体法的正确实施的法律部门是（ ）。
- A. 宪法
- B. 经济法
- C. 行政法
- D. 诉讼法

## （二）多项选择题

1. 关于法的形式，下列表述正确的有（ ）。
- A. 行政法规的效力高于地方性法规
- B. 行政法规的效力低于宪法和法律
- C. 部门规章的效力低于法律和行政法规
- D. 地方性政府规章的效力低于上级地方性法规
- E. 地方政府规章与同级地方性法规具有同等效力
2. 下列是行政法规的有（ ）。
- A. 《建设工程质量管理条例》
- B. 《建设工程安全生产管理条例》
- C. 《建设工程勘察设计管理条例》
- D. 《城市房地产开发经营管理条例》
- E. 《市政公用设施抗灾设防管理规定》
3. 某施工企业中标省人民医院门诊楼工程项目，工程完成后审计机关对其进行审计，作出审计结论。对此过程中产生的法律关系，下列说法中正确的有（ ）。
- A. 该施工企业与医院之间是民事法律关系
- B. 该施工企业与医院之间法律地位平等
- C. 审计机关与该医院之间是民事法律关系
- D. 审计机关与该医院之间是行政法律关系
- E. 审计机关与该施工企业之间是民事法律关系
4. 《中华人民共和国立法法》规定：地方性法规、规章之间不一致时，由有关机关依

照相应规定作出裁决，以下不属于规定权限范围的有（ ）。

- A. 同一机关制定的新的一般规定与旧的特别规定不一致时，由制定机关裁决
- B. 部门规章之间、部门规章与地方政府规章之间对同一事项的规定不一致时，由国务院裁决
- C. 部门规章之间、部门规章与地方政府规章之间对同一事项的规定不一致时，由地方政府提请全国人大常委会裁决
- D. 地方性法规与部门规章之间对同一事项的规定不一致，不能确定如何适用时，由地方政府提请当地人大常委会裁决
- E. 地方性法规与部门规章之间对同一事项的规定不一致，不能确定如何适用时，由国务院提出意见

5. 关于法律的适用，下面说法错误的有（ ）。

- A. 同一机关制定的新的一般规定与旧的特别规定不一致时，由制定机关裁决
- B. 同一机关制定的新的一般规定与旧的特别规定不一致时，由人民法院裁决
- C. 部门规章之间对同一事项的规定不一致时，由国务院裁决
- D. 部门规章之间对同一事项的规定不一致时，由人民法院裁决
- E. 部门规章之间对同一事项的规定不一致时，由全国人民代表大会裁决

#### 【答案】

（一）单项选择题

1. D    2. B    3. C    4. B    5. C    6. D    7. C    8. D    9. C    10. A  
11. D    12. D

（二）多项选择题

1. ABCD    2. ABCD    3. ABD    4. ABE    5. BDE

## 1Z301020 建设工程法人制度

### 一、大纲要求

1Z301021 法人应具备的条件

1Z301022 法人在建设工程中的地位和作用

1Z301023 企业法人和项目经理部的法律关系

### 二、复习要点

1. 法人应具备的条件

法人是具有民事权利能力和民事行为能力，依法独立享有民事权利和承担民事义务的组织。根据《民法通则》的规定，法人应当具备四个条件：①依法成立。②有必要的财产或者经费。③有自己的名称、组织机构和场所。④能够独立承担民事责任。

2. 法人的分类

法人可以分为企业法人和非企业法人两大类。企业法人依法经工商行政管理机关核准登记后取得法人资格。有独立经费的机关从成立之日起，具有法人资格。具有法人条件的事业单位、社会团体，依法不需要办理法人登记的，从成立之日起，具有法人资格；依法需要办

理法人登记的，经核准登记，取得法人资格。

3. 项目经理部行为的法律后果由企业法人承担，由于项目经理部不具备独立的法人资格，无法独立承担民事责任。

### 三、真题解析

（单项选择题）在某工程项目施工中，经项目经理签字的材料款，未能按时支付，则承担法律责任的主体是（ ）。

- A. 施工企业
- B. 项目经理
- C. 建设单位
- D. 项目经理部

【答案】 A

【解析】 项目经理部不具有法人资格，不能独立承担民事责任，项目经理是施工企业法定代表人在项目上的授权代表，其在行使职权时产生的法律后果应当由施工企业承担。

### 四、模拟练习

#### （一）单项选择题

1. 施工企业的法人是指（ ）。
  - A. 依法成立的建筑公司
  - B. 公司总经理
  - C. 合同签字人
  - D. 公司股东大会
2. 以包工包料方式承包的施工合同，施工企业的项目经理在建筑材料采购合同履行中有过错而出现违约。该违约责任应当由（ ）承担。
  - A. 建设单位
  - B. 施工企业
  - C. 项目经理
  - D. 采购人员
3. 下列组织中，不具有法人资格的组织是（ ）。
  - A. 大学
  - B. 项目经理部
  - C. 公司
  - D. 社团
4. 设立法人需要具备的条件不包括（ ）。
  - A. 依法成立，有必要的财产或者经费
  - B. 有自己的名称、组织机构和场所
  - C. 有独立产权的经营场所
  - D. 能够独立承担民事责任

#### （二）多项选择题

1. 下列对于法人的表述中，正确的有（ ）。
  - A. 法人可以分为企业法人和事业法人
  - B. 机关法人从设立时起具有法人资格，无须经专门机构核准登记
  - C. 企业法人经工商行政管理机关核准登记后取得法人资格
  - D. 企业法人分立、合并，应当向登记机关办理登记并公告
  - E. 企业法人分立、合并，其权利和义务由变更后的法人享有和承担
2. 法人应具备的条件有（ ）。
  - A. 有行政主管部门的明确授权
  - B. 有必要的财产和经费
  - C. 有自己的名称、组织机构和场所
  - D. 能够独立承担民事责任
  - E. 按照法定程序成立

## 【答案】

### （一）单项选择题

1. A     2. B     3. B     4. C

### （二）多项选择题

1. BCDE     2. BCDE

## 1Z301030 建设工程代理制度

### 一、大纲要求

1Z301031 代理的法律特征和主要种类

1Z301032 建设工程代理行为的设立和终止

1Z301033 代理人和被代理人的权利、义务及法律责任

### 二、复习要点

#### 1. 代理的法律特征

- （1）代理人必须在代理权限范围内实施代理行为
- （2）代理人应该以被代理人的名义实施代理行为
- （3）代理行为必须是具有法律意义的行为
- （4）代理行为的法律后果归属于被代理人

#### 2. 代理的主要种类

代理包括委托代理、法定代理和指定代理。

#### 3. 无权代理

无权代理是指自始未经授权、超越代理权与代理权已终止。

被代理人对无权代理人实施的行为如果予以追认，则无权代理可转化为有权代理，产生与有权代理相同的法律效力，并不会发生代理人的赔偿责任。

如果被代理人不予追认的，对被代理人不发生效力，则无权代理人需承担因无权代理行为给被代理人 and 善意第三人造成的损失。

#### 4. 表见代理

表见代理是指行为人虽无权代理，但由于行为人的某些行为，造成了足以使善意第三人相信其有代理权的表象，而与善意第三人进行的、由本人承担法律后果的代理行为。

《合同法》规定，行为人没有代理权、超越代理权或者代理权终止后以被代理人名义订立合同，相对人有理由相信行为人有代理权的，该代理行为有效。

#### 5. 不当或违法行为应承担的法律责任

##### （1）委托书授权不明应承担的法律责任

委托书授权不明的，被代理人应当向第三人承担民事责任，代理人负连带责任。

##### （2）损害被代理人利益应承担的法律责任

代理人不履行职责而给被代理人造成损害的，应当承担民事责任。代理人 and 第三人串通，损害被代理人的利益的，由代理人 and 第三人负连带责任。

##### （3）第三人故意行为应承担的法律责任

第三人知道行为人没有代理权、超越代理权或者代理权已终止还与行为人实施民事行为

给他人造成损害的，由第三人和行为人负连带责任。

#### (4) 违法代理行为应承担的法律责任

代理人知道被委托代理的事项违法仍然进行代理活动的，或者被代理人知道代理人的代理行为违法不表示反对的，由被代理人和代理人负连带责任。

### 三、真题解析

(单项选择题) 根据《民法通则》，施工单位的项目经理属于施工单位的( )。

- A. 委托代理人
- B. 法定代理人
- C. 指定代理人
- D. 职务代理人

【答案】A

【解析】代理分为三种类型，法定代理与指定代理是基于法律授权。工程实践中的代理均为委托授权，故本题为委托代理。

### 四、模拟练习

#### (一) 单项选择题

1. 根据被代理人的委托授权而产生的代理权被称为( )。
  - A. 法定代理
  - B. 委托代理
  - C. 指定代理
  - D. 职务性代理
2. 因委托代理的授权委托书授权不明而给第三人造成损失时，则( )。
  - A. 代理人向第三人承担民事责任，被代理人负连带责任
  - B. 被代理人向第三人承担民事责任，代理人负连带责任
  - C. 代理人向第三人承担由此产生的全部民事责任
  - D. 被代理人向第三人承担由此产生的全部民事责任
3. 某施工单位法定代表人授权市场合约部经理赵某参加某工程招标活动，这个行为属于( )。
  - A. 法定代理
  - B. 委托代理
  - C. 指定代理
  - D. 表见代理
4. 下列关于代理的说法中，正确的是( )。
  - A. 代理人所实施的行为的法律后果不应由被代理人承担
  - B. 代理人在代理权限范围内有权独立地进行意思表示
  - C. 被代理人对代理人的代理行为不承担民事责任
  - D. 代理人的代理活动不能是民事法律行为
5. 对于无权代理，如果未经被代理人追认，则应由( )承担责任。
  - A. 被代理人
  - B. 代理人
  - C. 第三人
  - D. 行为人
6. 某施工单位的材料采购员乙，一直负责本单位与甲公司的钢材采购业务。后乙被单位开除，但甲公司并不知情。乙用盖有原单位公章的空白合同书与甲公司签订钢材采购合同，则该合同为( )合同。
  - A. 效力待定
  - B. 无效
  - C. 可撤销
  - D. 有效
7. 丙公司在知悉甲公司对乙公司的授权已经到期的情况下，与乙公司签订了购销合同，

由于乙公司最后未能交货，给丁公司造成了巨大损失，根据有关法律规定，丁公司的损失应当由（ ）承担。

- A. 甲公司
- B. 乙公司
- C. 甲、乙公司连带
- D. 乙、丙公司连带

8. 由于客观条件限制，法定代表人不能亲自签订合同，可采取（ ）方式订立合同。

- A. 转让代理
- B. 指定代理
- C. 委托代理
- D. 法定代理

9. 下列各项中不属于委托代理关系终止的原因是（ ）。

- A. 被代理人取消委托
- B. 被代理人死亡
- C. 代理人辞去代理
- D. 代理人死亡

10. 代理的种类不包括（ ）。

- A. 委托代理
- B. 法定代理
- C. 表见代理
- D. 指定代理

11. 某建筑公司委托某物资公司去采购一批水泥，但是却没有说明采购水泥的标号。于是某物资公司就代表某建筑公司与水泥厂签订了一批早强水泥。当水泥运到了施工现场的时候，某建筑公司经理才发现这是早强水泥，而早强水泥不适合目前要修建的工程，于是拒绝接受，则下面说法正确的是（ ）。

- A. 水泥厂只能要求某物资公司承担赔偿责任
- B. 水泥厂只能要求某建筑公司承担赔偿责任
- C. 水泥厂既可以要求某物资公司承担赔偿责任，也可以要求某建筑公司承担赔偿责任
- D. 水泥厂不可以要求赔偿

12. 由于不具备编写招标文件和组织评标的能力，甲房地产公司依照《招标投标法》有关规定，与乙招标代理公司签订了一份合同，由乙公司负责某住宅小区工程的公开招标工作。请问，甲乙之间的这种法律关系属于（ ）。

- A. 法定代理
- B. 指定代理
- C. 委托代理
- D. 无权代理

13. 根据我国民法规定，不是委托代理终止的原因有（ ）。

- A. 代理期间届满或者代理事务完成
- B. 代理人丧失民事行为能力
- C. 指定代理的人民法院或者指定单位取消指定
- D. 被代理人取消委托或者代理人辞去委托

（二）多项选择题

1. 代理具有的特征有（ ）。

- A. 代理活动必须具有法律意义的行为
- B. 代理人必须是法人
- C. 代理人以被代理人的名义实施的法律行为
- D. 代理人在被代理人的授权范围内单独地表现自己的意志
- E. 代理人的代理行为所产生的法律后果直接归属被代理人

2. 代理的种类有（ ）。