

白如银 / 著

招标投标 法律解读与风险



47节精准分类 60万字详细阐述

194个专项解读 200个案例分析

涵盖招标投标的基础知识以及各阶段的法律实务、异议（质疑）投诉的处理和招标投标法律责任等内容，乃法律风险防范知识的大荟萃！

法条阐释+实务经验+案例精析，详解《招标投标法》《招标投标法实施条例》及配套部门规章，兼顾《政府采购法》《政府采购法实施条例》以及财政部87号令、94号令，突出理论性、实操性。

含实用法律法规、标准文件附录，快速查找相关法律规定。

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

白如银 / 著

招标投标

法律解读与风险



中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

招标投标法律解读与风险防范实务 / 白如银著. —北京:
中国法制出版社, 2019.3

ISBN 978-7-5216-0083-4

I. ①招… II. ①白… III. ①招标投标法—中国
IV. ① D922.297

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2019) 第 048239 号

责任编辑 赵 燕

封面设计 杨泽江

招标投标法律解读与风险防范实务

ZHAOBIAO TOUBIAO FALV JIEDU YU FENGXIAN FANGFAN SHIWU

作者 / 白如银

经销 / 新华书店

印刷 / 北京海纳百川印刷有限公司

开本 / 710 毫米 × 1000 毫米 16 开

版次 / 2019 年 3 月第 1 版

印张 / 40.75 字数 / 638 千

2019 年 3 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978-7-5216-0083-4

定价: 139.00 元

北京西单横二条 2 号

邮政编码: 100031

网址: <http://www.zgfzs.com>

市场营销部电话: 010-66033393

值班电话: 010-66026508

传真: 010-66031119

编辑部电话: 010-66066627

邮购部电话: 010-66033288

(如有印装质量问题, 请与本社印务部联系调换。电话: 010-66032926)

序 言

招标投标作为一种通过竞争机制实现资源配置的常用交易方式，其交易过程法律要求严格、规范性强，从招标、投标、开标、评标、定标到签订合同的所有环节，都必须严格按照法律法规和招标文件规定的程序、规则进行操作。此外，招标项目往往涉及公共安全和公共利益，牵涉到的利益相关方众多，其招标过程和中标结果也广受社会各界关注。

作为招标采购业界的从业人员，在从事招标采购活动中，既要考虑到招标人采购目标和合理需求的实现，又要严格遵循法律法规的规范和要求操作，法律风险始终伴随着招标投标活动的全过程，甚至向前延伸到招标方案的策划阶段，向后延展到中标合同的履约阶段。

一直以来，招标采购业界缺少一本全面、系统地分析研究招标投标法律风险的专业书籍。在招标投标实践中，不同主体基于不同考量或出于不同立场，就同一法条存在不同解读、对同类案件处理不同的情况较为普遍。有必要为各方主体提供一本全面、系统、专业的法律实务操作指南，帮助从业人员准确运用相关法律解决

实践问题，有效管控招标采购过程中的法律风险。

今年春节过后，本书作者白如银先生对我说，他想写一本关于招标投标法律风险防范方面的专业书籍。对此动议，我深表赞同。尽管对他著书一事早已知晓，但在 11 月底有幸先一睹其所著的《招标投标法律风险防范与对策》一书书稿时，还是大为惊讶：一则惊异于本书篇幅之大、内容之全。全书九章 47 节共 60 多万字，分为 194 个专项，并融入了 200 多个案例，涵盖了招标投标基础知识、招投标各阶段的法律实务、异议（质疑）投诉的处理和招标投标法律责任等内容，可谓是招标投标法律风险防范知识的大荟萃。二则惊羡于本书对一些专业问题的独到视角。如关于《招标投标法》与《政府采购法》同根同源且立法渐有趋同的判断，关于招标投标活动的公开原则应以“公开为原则，不公开为例外”的诠释，关于“其他组织”和“非法人组织”内涵的解读……等等，无不溢显出一位专业法律人士对法律条文的熟练掌握和法理的精准把握。三则惊叹于作者长期的坚持、辛勤和努力。白如银先生是我多年的好友，多年来一直笔耕不辍，常有佳作问世。他本职是在一家大型央企从事法律工作，平时工作十分繁忙，家中还有两个年幼的孩子，能在繁杂的工作和生活之余，写出如此精良的专业书籍，实在难能可贵，也令我敬佩不已。

读完书稿，作为一名正在从事招标采购工作，且热爱着这个行业的从业人员，我从中领悟良多，也深信本书能给其他从业人员带来专业知识的启迪和享受。

中国招标投标协会专家
上海百通项目管理咨询有限公司副总工程师

张 志 军

2018 年 12 月于上海

目 录

序 言	001
-----	-----

第一章

招标投标基础知识

第一节 招标投标概述	003
一、招标投标的起源与发展	003
二、对“招标投标”概念的理解	004
三、招标投标的主要特点	008
四、招标投标的作用	010
五、招标投标与其他交易方式的区别	011
第二节 招标投标的基本原则	015
一、“三公”原则	016
二、诚实信用原则	019
第三节 招标投标的主体和客体	023
一、招标投标主体	023
二、招标投标客体	031
第四节 招标的分类	033
一、强制招标和自愿招标	033
二、货物招标、工程招标和服务招标	035
三、公开招标和邀请招标	036
四、国际招标和国内招标	039

	五、传统招标和电子招标	041
	六、总承包招标和两阶段招标	043
第五节	招标投标的程序及法律性质	046
	一、要约邀请阶段——招标	046
	二、要约阶段——投标	048
	三、承诺阶段——开标、评标、定标、签订合同	049
第六节	电子招标投标	053
	一、电子招标投标的概念及意义	053
	二、电子招标投标的法律依据	054
	三、电子招标投标文件的证据效力	055
	四、电子数据文件与纸质文件的效力优先认定	056
	五、电子招标投标系统的三大平台	057
	六、电子招标投标各环节程序规范	061
第七节	招标投标法律法规体系	065
	一、招标投标法律体系基本框架	065
	二、《招标投标法》的适用范围	067
	三、招标投标法律适用的基本规则	070
	四、《招标投标法》与《政府采购法》的关系	074
	五、招标投标活动对《合同法》的适用	076
第八节	强制招标制度	077
	一、实行强制招标制度的必要性	078
	二、工程建设项目强制招标的范围	078
	三、准确理解强制招标制度的几个问题	083
	四、强制招标制度的例外	092
第九节	招标投标法律风险概述	097
	一、招标投标风险的表现	098
	二、招标投标主要环节的法律风险	100

第一节	招标项目应满足的先决条件	107
一、	项目审批、核准	107
二、	审核招标内容	113
三、	落实项目资金	123
第二节	招标代理	126
一、	委托招标的优势	126
二、	委托招标的常见问题	127
三、	招标代理机构的选择	128
四、	招标代理服务费	133
五、	招标代理机构的执业纪律	140
第三节	招标公告	142
一、	招标公告的编制	142
二、	招标公告的发布	144
第四节	资格审查	150
一、	资格审查方式	151
二、	资格预审	156
三、	资格后审	166
四、	资格审查的标准	167
第五节	招标文件	179
一、	招标文件的编制	179
二、	招标文件的发售	212
三、	招标文件的澄清与修改	216
四、	对招标文件内容的异议	225

第一节	投标人的主体资格	231
	一、对投标人资格的限制性法律规定	231
	二、严格控制投标人资格	239
第二节	投标前期决策	243
	一、投标决策的常见法律风险	243
	二、投标人科学作出投标决策	244
第三节	投标文件	249
	一、投标文件的编制	249
	二、投标文件的送达	262
	三、投标文件的接收与拒收	265
	四、投标文件的补充、修改和撤回	269
第四节	联合体投标	275
	一、对联合体投标的法律分析	276
	二、联合体投标的常见法律问题	278
	三、联合体投标法律风险防范对策	278
第五节	投标担保	284
	一、投标担保制度	284
	二、“投标保证金”的含义与作用	285
	三、投标保证金的形式与法律性质	286
	四、投标保证金条款的设置	287
	五、投标保证金的金额	291
	六、投标保证金有效期	293
	七、投标保证金的提交与清退	294
	八、年度投标保证金	297
第六节	投标人不足三家时的处理	298
	一、投标人不足三个致招标失败的成因分析	299

二、投标人不足三个的法律后果	301
三、防范招标失败风险的对策	305
第七节 串通投标	307
一、串通投标行为的认定	308
二、串通投标的法律责任	313
三、招标人防范投标人串通投标的对策	314
第八节 弄虚作假投标	318
一、弄虚作假投标的成因及表现形式	318
二、投标人以他人名义投标	319
三、资格证明文件造假	322
四、对于弄虚作假投标行为的法律处理	326

第四章

开标阶段法律实务

第一节 开标活动	333
一、关于开标的法律规定	333
二、开标时间、地点	334
三、开标的主持人与参加人	336
四、开标程序	340
五、开标现场异常情况的处理	342
六、电子开标	348
第二节 开标现场异议	352
一、投标人有权对开标提出异议	352
二、招标人应当场答复异议	353
三、开标异议是投诉的前置条件	354

第一节	评标委员会	359
	一、评标委员会的组建	359
	二、评标委员会成员的调整	367
	三、评标委员会的权利与职责	371
	四、评标委员会的法律责任承担	378
	五、评标委员会的解散	382
第二节	评标方法和评标标准	382
	一、评标方法	383
	二、评标标准	387
	三、按照招标文件确定的评标方法和评标标准评标	390
第三节	投标文件的评审	394
	一、招标人提供评标必需的信息	394
	二、评标时间	395
	三、主要评审程序	396
	四、评标中对偏差的处理	405
	五、投标人讲标、答辩	406
	六、电子评标	406
	七、对备选投标的评审	407
	八、针对两阶段招标的评标工作	409
	九、评标过程中发现招标文件错误的处理	410
	十、对评标差错的纠正	411
第四节	标底和投标限价	412
	一、标底	412
	二、最高投标限价	415
第五节	评标中的澄清	420
	一、澄清的必要性	420

	二、可以澄清、说明的法定情形	421
	三、澄清、说明不得改变投标文件的实质性内容	423
	四、澄清的程序要求	424
第六节	否决投标	426
	一、否决投标常见法律风险	426
	二、否决投标的时间限制	428
	三、否决投标的条件	429
	四、否决投标的常见情形	434
	五、否决投标的程序	447
	六、处理好否决投标的后续事宜	449
	七、否决所有投标	450
第七节	评标报告	455
	一、评标报告的格式与内容	456
	二、推荐中标候选人	458
第八节	中标候选人公示	463
	一、公示中标候选人的必要性	463
	二、中标候选人公示要求	464
	三、评标结果异议	466
第九节	履约能力审查	467
	一、招标人的履约能力审查权	467
	二、履约能力审查的条件	468

第一节	定标	473
	一、定标环节的主要法律风险	473
	二、定标主体	475
	三、定标依据	478

四、定标时间	485
五、定标前禁止实质性谈判	486
第二节 中标通知	488
一、中标通知书的法律性质分析	488
二、中标通知书发出主体	489
三、发出中标通知书的时限	490
四、中标通知的形式	491
五、中标结果公示与通知	492
六、中标通知书内容有误的纠正	494

第七章

合同订立与履行阶段法律实务

第一节 合同谈判	499
一、禁止招标人和中标人进行实质性谈判	499
二、变更合同实质性内容的风险及对策	500
第二节 合同签订	504
一、签约主体	504
二、合同的订立时间与形式	507
三、合同的内容	509
四、合同的生效	514
五、拒绝签约	516
第三节 履约保证金	520
一、招标人可自主约定履约保证金条款	521
二、中标人拒绝交纳履约保证金将承担不利后果	524
三、履约保证金的退还	525
第四节 合同的履行	526
一、招标项目合同履行中常见法律问题	526
二、禁止转包	528

三、严格限制分包	530
四、合同的变更	537
五、合同的履行	540

第八章

招标投标中的异议、质疑和投诉

第一节 异议	545
一、异议的主体	545
二、异议事项	546
三、异议时间和答复时间	547
四、异议是投诉的前置程序	548
第二节 质疑	548
一、质疑的主体和答复主体	549
二、质疑的事项	549
三、质疑的时间和答复时间	550
四、质疑的答复结果	554
五、质疑是投诉的前置程序	554
第三节 投诉	555
一、投诉主体	555
二、投诉受理主体	559
三、投诉期限	562
四、投诉的受理条件	566
五、投诉处理法定时限	571
六、投诉的撤回	573
七、禁止虚假、恶意投诉	573
八、投诉处理决定书	574

第一节	招标投标中的民事责任	583
一、	民事责任主体	583
二、	招标投标中的缔约过失责任	584
三、	招标投标中的侵权责任	588
四、	招标投标中的违约责任	590
第二节	招标投标中的行政责任	591
一、	责令限期改正	591
二、	罚款	592
三、	暂停项目执行或者暂停资金拨付	593
四、	行政处分	593
五、	没收违法所得	594
六、	其他形式	594
第三节	招标投标中的刑事责任	595
一、	串通投标罪	595
二、	其他罪名	597
第四节	招标投标中的违法行为	599
一、	招标人的主要违法行为	599
二、	投标人的主要违法行为	600
三、	中标人的主要违法行为	601
四、	评标委员会成员的主要违法行为	601
五、	招标代理机构的主要违法行为	601
六、	行政监督部门的主要违法行为	602
第五节	招标投标中的无效行为	602
一、	招标无效	603
二、	投标无效	605
三、	评标无效	607

四、中标无效	608
--------	-----

附录：招投标标准文本以及常用法律法规名录	613
----------------------	-----

案例索引	623
------	-----

跋	633
---	-----

第一章

招标投标基础知识