

# 二级建造师考试

## 建设工程法规与相关知识

---

2021 年 3 月

# 葵花宝典

（面授精讲）

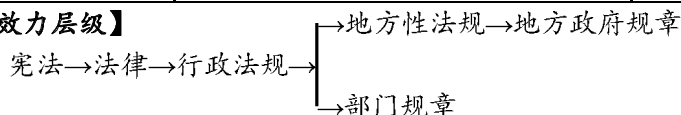
	2020 年	2019 年	2018 年	2017 年	2016 年	2015 年
建设工程基本法律制度	17	18	18	17	12	8
施工许可法律制度	6	4	5	5	5	5
建设工程发承包法律制度	18	18	18	19	22	24
建设工程合同和劳动合同	26	25	24	25	25	27
环保、节能和文物保护	6	6	5	6	5	5
建设工程安全生产制度	10	10	9	10	10	12
建设工程质量管理制度	9	10	12	9	12	10
建设工程纠纷处理	8	9	9	9	9	9

## 2Z201000 建设工程基本法律知识（18 分）

### 2Z201010 建设工程法律体系（1 题）

法的形式	制订机关	名称规律
宪法	全国人大	
法律	全国人大及常委会	《XX 法》
行政法规	国务院	《XX 条例》
地方法规	省级、设区的市级人大及常委会	
部门规章	国务院各部委	《XX 办法》、《XX 规定》、
地方政府规章	省级、设区的市级政府	《XX 实施细则》

#### 【法的效力层级】



1. 根据《立法法》，以下关于法的效力层级，说法正确的是（ ）。

- A. 宪法和法律均具有最高的法律效力  
 B. 行政法规和地方性法规具有同等效力  
 C. 地方性法规和地方政府规章具有同等效力  
 D. 部门规章和地方政府规章具有同等效力

#### 二、立法体系和立法权

我国立法权较为分散，有立法机关立法，行政机关立法和地方立法，因此有必要予以规范。

【专属于最高立法机关的立法权\*】下列事项只能制定法律，行政机关和地方无权进行立法：（1）国家主权的事项；（2）各级人民代表大会、人民政府、法院、人民检察院的产生、组织和职权；（3）民族自治区域制度、特别行政区制度、基层群众自治制度；（4）犯罪和刑罚；（5）对公民政治权利的剥夺、限制人身自由的强制措施和处罚；（6）税种、税率、税收征管；（7）对非国有财产的征收；（8）民事基本制度；（9）基本经济制度以及财政、海关、金融、外贸基本制度；（10）诉讼和仲裁制度；（11）其他。

【国务院立法权】（1）为执行法律需要制定行政法规的；（2）宪法规定国务院行使行政管理职权的。

【地方立法权】省级人大及常委会，可以制定本省地方性法规。设区的市的人大及常委会，可以对本市城乡建设与管理、环境保护、历史文化保护等事项制定地方性法规。

【部门立法权】为执行法律和行政法规，国务院部门可以制定规章，但部门规章不得设定减损公民、法人和其他组织权利或增加其义务的规范，不得增加本部门的权力或者减少本部门的法定职责（简记为：不得减少民的权利增加民的义务，不得增加官的权力减少官的职责）。

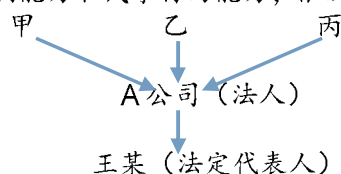
2\*. 根据《立法法》，下列事项中，只能制订法律的是（ ）。

- A. 税种、税率  
 B. 城乡建设与管理  
 C. 环境保护  
 D. 历史文化保护

【本节答案】1. D      2. A

### 2Z201020 建设工程法人制度（1~2 分）

【定义】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（单位）。



**【条件】**一个单位要具备法人资格，应当满足4个条件：1. 依法成立。2. 有自己的名称、组织机构、住所（主要办事机构所在地）、财产或者经费。3. 能够独立承担民事责任。4. 有法定代表人（法定代表人(1)以法人名义从事的民事活动、(2)因执行职务造成他人损害的，一律由法人承担民事责任。法人章程对法定代表人代表权有限制的，不得对抗善意第三人。法定代表人执行职务有过错的，法人可对其追偿）

**【法人分类】**法人分为营利法人、非营利法人和特别法人三大类。

(1) 营利法人经依法登记成立。营业执照签发日期为营利法人的成立日期，包括各类公司。

(2) 非营利法人不得向出资人、会员分配利润。包括：事业单位、社会团体、基金会、社会服务机构。

(3) 特别法人：机关法人、农村集体、城镇农村合作经济组织法人、基层群众自治法人。有独立经费的机关和承担行政职能的法定机构从成立之日起，具有法人资格。

1\*. 下列关于法人、法定代表人说法，正确的是（ ）。

- A. 法人的条件是：依法登记、承担有限责任、有技术负责人
- B. 特别法人包括机关法人、事业单位法人、社会团体法人
- C. 法定代表人超越公司章程对外签订合同，属于效力待定
- D. 法定代表人不当执行职务造成他人损害的，由法人承担

2\*. 下列关于法人的说法，正确的是（ ）。

- A. 法人分为营利法人和非营利法人
- B. 以取得利润并分配给股东等出资人为目的成立的法人，为营利法人
- C. 非营利法人自成立之日起取得法人资格
- D. 农村集体经济组织为非营利法人

**【法人是工程建设活动的基本主体】**施工、勘察、设计、监理单位必须是独立法人。建设单位可以是法人，也可以是没有法人资格的其他组织。

**【项目经理和项目经理部】**项目经理部是施工企业法人设立的一次性生产组织。大中型施工项目，应当在施工现场设立项目经理部；小型项目，可设可不设。但再小的项目上都必须有一个经施工企业法人授权的项目经理。项目经理是对施工项目全面负责的项目管理者，是施工企业内部的岗位职务。由于项目经理部不具有独立法人资格，无法独立承担民事责任，因此，其行为的法律后果由企业法人承担。

3. 建设单位甲与施工单位乙签订一份建设工程施工合同，合同约定，乙授权王某担任该工程项目经理。王某随后组建了项目经理部，并与乙公司签订了独立核算的项目责任目标协议。以下说法正确的有（ ）。

- A. 甲不必具有法人资格
- B. 项目经理部是乙企业下属的常设机构
- C. 项目经理部独立核算，因此具有法人资格
- D. 项目经理部的行为由王某负民事责任

**【本节答案】**1. D 2. B 3. A

## 2Z201030 建设工程代理制度（1分考4句）

**【定义】**代理人在代理权限内，以被代理人名义实施民事法律行为。被代理人对代理行为，承担民事责任。

**【分类】**代理分为：委托代理、法定代理。委托代理基于授权委托而产生；法定代理是为未成年人、精神病人而设置，其监护人就是其法定代理人。因此，建设工程活动中一切代理均属于委托代理。

**【建设工程代理】**招标、采购、诉讼活动均可以委托代理。但工程施工、监理、竣工验收等活动禁止代理。

**【委托形式（挑一句考）】**可以书面，也可以口头委托。法律规定书面的，应当书面。书面授权书应当载明代理人、代理事项、权限和期间\*，并由委托人签名“或者”盖章。代理人为数人的，应当共同行使代理权。

**【委托代理终止（即：委托关系消灭），挑一句考】**（1）代理期间届满或者代理事务完成；（2）\*被代理人取消委托或者代理人辞去委托（不必对方同意，通知到达即取消）；（3）代理人丧失民事行为能力（注意：不包括被代理人丧失民事行为能力）（4）代理人或被代理人，任何一方死亡或终止。

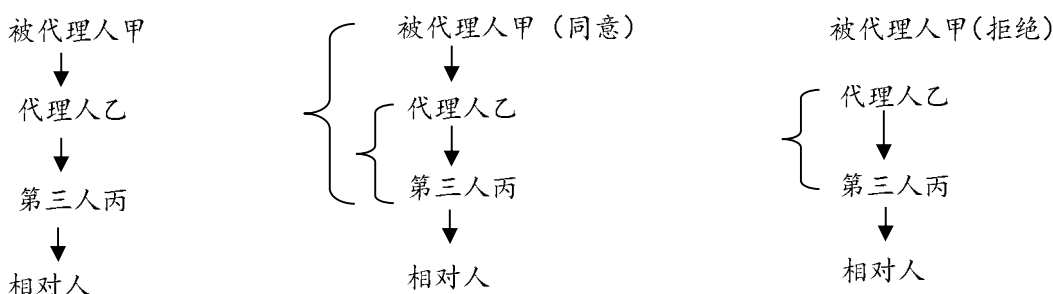
1（2017 二级、2019 一级）. 关于建设工程中代理的说法正确的是（ ）。

- A. 建设工程合同诉讼只能委托律师代理
- B. 建设工程中应当由本人实施的民事法律行为不得代理
- C. 建设工程中的代理应当采用书面形式
- D. 建设工程中为了被代理人的利益，代理人可直接委托他人代理

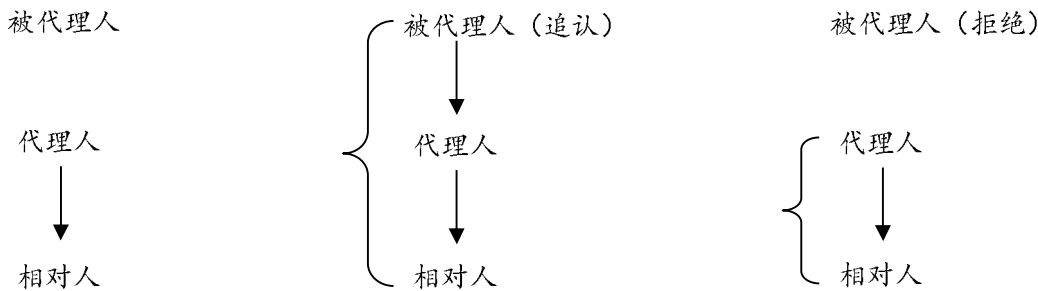
**【转代理】**代理人（乙）需要转委托第三人（丙）代理的，应当取得被代理人（甲）的同意或者追认。

**【经甲同意或追认的转委托】**被代理人（甲）可以就代理事务直接指示转委托的第三人（丙），代理人（乙）仅就第三人（丙）的选任以及自己对第三人（丙）的指示承担责任。（简记为：甲乙各对各自的指示担责任）

**【未经甲同意或追认的转委托】**代理人（乙）应当对转委托的第三人（丙）的行为承担责任。但①情况紧急，②为保护被代理人利益而转托的，由被代理人承担责任。

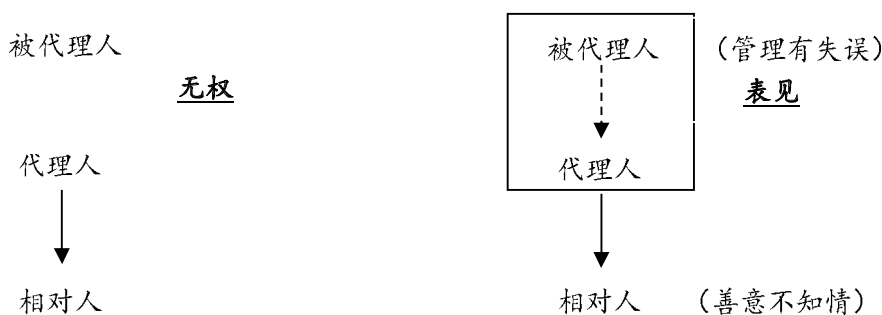


【**无权代理（挑一句考）**】没有代理权、超越代理权或者代理权终止后的行为，未经被代理人(甲)追认，对被代理人(甲)不发生效力。相对人(丙)可以催告被代理人自收到通知 30 日内予以追认。被代理人(甲)未作表示的，视为拒绝追认。代理人(乙)实施的行为被追认前，善意相对人(丙)有撤销权。撤销应以通知的方式作出。



【**表见代理**】行为人(乙)虽然为无权代理，但相对人(丙)有理由相信其有代理权的，该行为有效，由被代理人(甲)承担责任。被代理人(甲)向相对人(丙)承担责任后，其遭受损失可以向无权的行为人(乙)追偿。

**要点：1. 无权、2. 有效\***



2. 甲单位与采购员某乙因矛盾解除代理关系，但有两份盖有甲公章的空白授权书未收回。乙为泄愤，持授权书向供应商丙、丁高价采购材料。丙丁均及时发货至施工现场。经查，丙不知乙离职，而丁明知乙离职。关于本案，说法正确的是（ ）。

- A. 甲有权拒绝向丙、丁承担责任      B. 由于甲单位存在过失，两份合同均属于表见代理  
C. 由于乙行为违法，两份合同均属于无效合同      D. 甲对丙应承担付款义务

3\*（2018 二级改）. 关于代理的说法，正确的是（ ）。

- A. 经被代理人同意的转代理，代理人不再承担责任  
B. 同一代理事项有数位代理人的，应当推选牵头人  
C. 受托人辞去委托，经委托人同意后，委托代理方能终止  
D. 表见代理是无权代理，但对本人产生法律效力

### 【不当或违法代理的责任】

1. 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，由代理人和第三人负连带责任。

2. 第三人知道行为人没有代理权还与行为人实施民事行为给他人造成损害的，第三人和行为人负连带责任。

3. 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。

简记为：一个人有错，一个人承担责任；两个人有错，两个人负连带责任。

4. 关于不当或违法代理行为应承担法律责任的说法，正确的有（ ）。

- A. 第三人明知代理人超越代理权与其实实施民事行为的，第三人承担主要责任  
B. 代理人不履行职责，应当承担民事责任  
C. 被代理人知道代理人行为违法而不反对的，代理人承担主要责任  
D. 表见代理的民事责任由被代理人 and 代理人承担连带责任

【答案】1. B    2. D    3. D    4. B (D 错，表见代理的责任是甲向丙承担，甲因此受到损失可向乙追偿。)



## 2Z201040 建设工程物权制度（3~4 分）

【分类】物权分三类：所有权、用益物权、担保物权（2020 一级）。

所有权	对自己的物的权利。含占有、使用、收益、处分四项权能				
用益物权 (只有 4 个)	对他人的物的占有、使用、收益权				
	建设用地使用权、宅基地使用权、土地承包经营权、地役权（特征：都带了“地”字）， 新增居住权				
担保物权 (只有 3 个)	对他人的 物的优先 受偿权	抵押权	不转移占有		约定（需对方同意）
		质权	转移占有	欠 A 扣 B	约定（需对方同意）
		留置权	转移占有	欠 A 扣 A	法定（无需对方同意）

1. （2018 二级）关于用益物权，说法正确的是（ ）。

- A. 用益物权人对物具有占有、使用、收益、处分权      B. 宅基地使用权属于用益物权  
C. 用益物权人与所有权人可能是同一人      D. 用益物权是权利人对他人所有的物的优先受偿权

2\*（2019、2020 一级）. 关于财产所有权的说法，正确的有（ ）。

- A. 财产所有权的权能包括占有权、使用权、收益权、处分权  
B. 占有权只能由所有人自己享有  
C. 享有收益权的前提必须是有使用权  
D. 收益权是所有权人最基本的权利，是所有权内容的核心

【土地所有权（公家的）、建设用地使用权（私人的）】

土地公有制，包括国家所有和农民集体所有。城市的土地，属于国家所有。无居民海岛、矿藏、水流、海域属于国家所有。集体所有的不动产包括法律规定属于集体所有的土地和森林、山岭、草原、荒地、滩涂等。

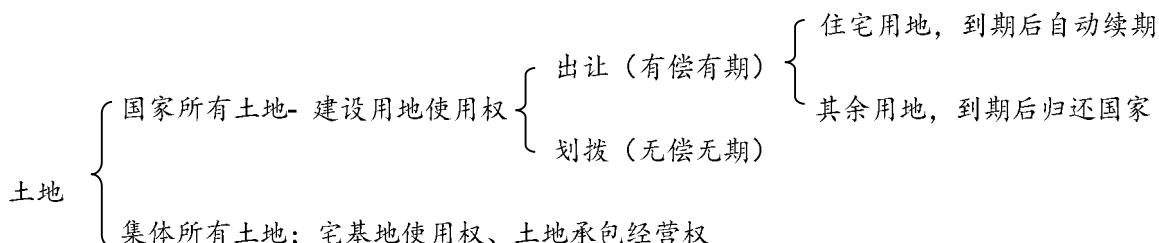
3（2020 二级）. 关于土地所有权的说法，正确的是（ ）。

- A. 中华人民共和国境内的全部土地属于国家所有      B. 森林、山岭、草原、荒地、滩涂属于国家所有  
C. 无居民海岛、矿藏、水流、海域属于属于农民集体所有  
D. 城市的土地，属于国家所有；宅基地、自留山属于农民集体所有

**建设用地使用权只能设立于国有土地，不包括集体土地。**建设用地使用权可以在地表、地上或地下分别设立。设立建设用地使用权，可以采取出让（卖）或划拨（送）两种方式。工商业、旅游娱乐、商品住宅等经营性用地以及同一土地有两个以上意向用地者的，应当采取招标、拍卖等公开竞价方式出让（卖）。

**建设用地使用权自登记时设立。**使用权人不得改变土地用途，需要改变的，应当依法经行政机关批准。

建设用地使用权可以转让、互换、出资、赠与或抵押：（1）使用期限由当事人约定，但不得超过建设用地的剩余期限；（2）应当申请登记；（3）附着于该土地上的建筑物、构筑物和其他附属设施一并处分（房地一体、房地不分离）。住宅用地使用权期限届满的，自动续期。续期费用的缴纳或者减免，依照法律、行政法规的规定办理；其他用地使用权，到期消灭。



4\*（2016 二级改）关于建设用地使用权的说法，正确的有（ ）。

- A. 建设用地使用权只可以在地上设立      B. 建设用地使用权只能存在于国家所有的土地  
C. 设立建设用地使用权严禁采用划拨方式      D. 建设用地使用权人不得自行改变土地用途  
E. 建设用地使用权期间届满的，自动续期

【**地役权**】地役权是当事人（甲）为提高自己不动产效益，利用他人（乙）不动产的权利。是甲乙通过合同约定设立的用益物权。需要便利的（甲）土地叫需役地，提供便利的（乙）土地叫供役地。

地役权是特殊的不动产物权，无需登记。自地役权合同生效时设立。（但未经登记，不得对抗善意第三人）。地役权合同包括下列条款：（1）当事人的姓名或者名称；（2）供役地和需役地的位置；（3）利用目的和方法；（4）地役权期限；（5）费用及其支付方式；（6）解决争议方法。

需役地转让时，受让人同时享有地役权。供役地转让时，地役权对受让人具有约束力。（简记为：**地役权是从权利，具有从属性、不可分性。主权利转让，从权利一并转移。**）

5. 甲在A地块开了一家饭店，但门口没有停车位。为满足客人需求，2015年3月1日，甲与相邻的乙工厂协商约定，甲每月支付乙工厂9000元，将工厂内停车场供其饭店客人免费停车。同年3月20日，双方在有关部门办理了权利登记。2019年6月，甲将饭店转让给丙，关于A地块权利的说法，正确的是（ ）。

- A. 甲对乙工厂的土地拥有租赁权  
B. 饭店是供役地，工厂是需役地  
C. 甲乙应签订书面合同，并约定利用工厂土地的目的、方法、期限、费用等  
D. 甲的权利自2015年3月1日起已经获得，但从3月20日起才可以对抗善意第三人  
E. 甲转让饭店给丙，丙不可以再向乙工厂继续主张该项权利

【解析】A错，租赁的特征是转移占有，而地役权的关键特征是利用土地而不对土地进行占有。

## 2Z201042 物权的设立、变更、转让、消灭和保护（必考1分）

【**不动产物权**】不动产物权的设立、变更、转让和消灭，自记载于不动产登记簿时发生效力。不动产登记，由不动产所在地登记机构办理。依法属于国家所有的自然资源，所有权可以不做登记。

**注意：当事人之间订立的不动产物权合同，自合同成立时生效。未办理物权登记，并不影响合同效力\*。**

物权效力，由《物权编》评价；合同效力，由《合同编》评价。物权效力与合同效力无关：

- （1）不动产物权，自登记时生效（未办理物权登记的，不产生物权效力）。  
（2）不动产合同，自成立时生效（未办理物权登记的，不影响合同效力）。

例如：甲乙于2014年3月1日签订房屋买卖合同，2019年3月15日办理房屋过户手续。则合同于2014年3月1日生效，物权变更是2019年3月15日发生效力。

【**动产物权**】动产物权的设立和转让，自交付时发生效力。（19年二级考）机动车、船舶、航空器、企业动产的物权设立和转让，同样自交付时生效（可以登记可以不登记，但未经登记，不得对抗善意第三人）。

6. 甲乙于2020年5月31日签订房屋买卖合同，约定一周内办理房屋登记手续。6月2日，丙在不知情的情况下，也看中了甲的房屋，并且出价更高。6月3日甲丙签订房屋买卖合同，并于当日办理了过户登记手续。关于本案，说法正确的是（ ）。

- A. 甲乙之间合同无效，甲丙之间合同有效  
B. 两份合同均有效  
C. 丙取得房屋所有权  
D. 甲对乙应承担违约责任  
E. 乙有权要求甲交付房屋

7（2019一级、二级）. 下列关于动产物权和不动产物权的说法中，正确的是（ ）

- A. 机动车的转让，经依法登记发生物权效力  
B. 不动产买卖合同未办理物权登记的，合同无效  
C. 不动产登记，在合同签订地的登记机构办理  
D. 依法属于国家所有的自然资源，所有权可以不登记

【**物权保护**】物权受到侵害的，权利人可以通过和解、调解、仲裁或诉讼途径解决。侵害物权，除承担民事责任外，还应依法承担行政责任，构成犯罪的，追究刑事责任。

一般规定	侵害物权，造成权利人损害的，权利人可以请求损害赔偿，或追究其他民事责任	
具体规定 (17年二级多选)	归属、内容发生争议	请求确认权利
	无权占有	请求返还原物
	妨害物权	请求排除妨害
	可能发生侵害	请求消除危险
	造成毁损	请求修理、重作、更换 请求恢复原状

【本节答案】1. B    2. A    3. D    4. BD    5. CD    6. BCD    7. D

## 2Z201050 建设工程债权制度（2分）

【定义】债是按照合同约定或法律规定，在特定当事人之间产生的权利义务关系。债权≈权利，债务≈义务。债权是权利人请求义务人作为或者不作为的权利。债权人债务人都是特定的人。

【债的相对性】债权债务总是相对而言的。债的相对性包括：主体相对性、内容相对性、责任的相对性。

【债的发生根据】

【合同（最主要、最普遍）】=交易行为 【侵权】行为人不侵害他人合法权益。

【无因管理≈见义勇为】未受他人委托，也无法律上的义务，为避免他人利益遭受损失，自觉为他人管理事务或提供服务的事实行为。

【不当得利≈捡便宜】没有法律根据，取得不当利益，造成他人损失。受损失的人有权请求其返还不当利益。

【建筑物侵权】建筑物、构筑物或者其他设施倒塌、塌陷造成他人损害的，由建设单位与施工单位承担连带责任，但是建设单位与施工单位能够证明不存在质量缺陷的除外。建设单位、施工单位赔偿后，有其他责任人的，有权向其他责任人追偿。

因所有人、管理人、使用人或者第三人的原因，建筑物、构筑物或者其他设施倒塌、塌陷造成他人损害的，由所有人、管理人、使用人或者第三人承担侵权责任。

1（2020 二级）关于债的基本法律关系的说法，正确的是（ ）

- A. 债是不特定当事人之间的法律关系 B. 债权人可以向债务人以外的任何人主张自己的权利  
C. 债权为请求特定人为特定行为作为或者不作为的权利 D. 债权是绝对权

2-1. 关于建筑活动中发生债的说法，正确的是（ ）。

- A. 施工单位误将本应支付给 A 供应商的材料款转账给 B 供应商，A 供应商可以请求 B 供应商返还  
B. 施工现场排放施工噪声超标的，居民可以追究建设单位或施工单位的侵权责任  
C. 施工企业在道路施工时设置警示标志警示行人，属于无因管理之债  
D. 建筑物倒塌造成他人损害的，由施工单位和设计单位负连带责任

2-2. 关于工程施工活动中侵权的说法，正确的是（ ）。

- A. 侵权是债发生的最主要、最普遍的依据  
B. 建筑物倒塌造成他人损害的，由建设单位和施工单位承担连带责任  
C. 施工噪声扰民构成侵权，居民是债务人，施工单位是债权人  
D. 建设单位不能及时提供图纸导致施工企业停工，应当承担侵权责任

【解析】（A 不选，合同才是最主要最普遍的债。C 写反了。D 不选：有合同的，违约责任；无合同的，侵权责任）

【答案】1. C 2-1. B 2-2 . B

## 2Z201060 建设工程知识产权制度（2分）

		期限★	起点★	展期
著作权	文学、艺术、影视作品、计算机软件作品	自然人:作者终生及死后 50 年; 单位:首次发表后 50 年	作品完成日	不予展期
专利权	工业领域的发明创造	发明 20 年、实用新型 10 年 授予条件:新颖性、创造性、实用性	申请日	不予展期
		外观设计 15 年 授予条件:新颖性、富有美感、适于工业应用		
商标权	注册商标	10 年	核准注册日	可以展期

1. 以下有关专利权的说法中，正确的是（ ）。

- A. 发明、外观设计的专利权为 20 年 B. 申请实用新型专利的条件是新颖性、创造性、适于工业应用  
C. 计算机软件可以申请专利 D. 专利权的保护期限自申请时计算

【答案】1. D

## 2Z201070 建设工程担保制度（3分）

【担保方式\*】分为保证、抵押、质押、留置和定金（只有5个）。

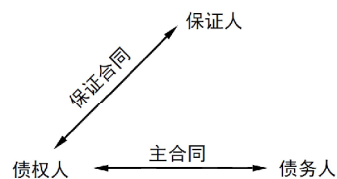
【担保的从属性\*】被担保的主合同无效，担保合同也无效。但担保合同另有约定的，按照约定。即担保合同可以特别约定，主合同无效时，担保合同独立有效。担保合同被确认无效后，债权人、债务人、担保人有过错的，依照其过错分担责任。

1（2019 二级改）：关于担保的说法，正确的有（ ）。

- A. 担保合同无效，则主合同也无效
- B. 主合同有效，则担保合同也有效
- C. 主合同无效，担保合同效力不受影响
- D. 主合同无效，担保合同可以另外约定为有效

## 2Z201072 保证担保（1分）

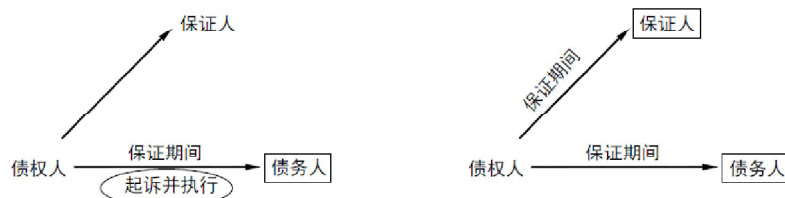
【保证合同】由保证人与债权人签订。



### 【保证方式】

一般保证（要打官司）

连带保证（不打官司）



【保证人资格】机关法人不得为保证人，但是经国务院批准为使用外国政府或者国际经济组织贷款进行转贷的除外。以公益为目的的非营利法人、非法人组织不得为保证人。

	有约定	无约定或约定不明
保证方式	按约定	按一般保证
保证期间		按主合同履行期限届满之日起6个月内
保证范围		按全部债务（主债权+利息+违约金、损害赔偿金+实现债权的费用）

2. 甲施工企业与乙钢材生产企业签订一份钢材购销合同，合同约定甲企业分期付款，最后一笔尾款于8月31日前付清，丙企业在合同保证人一栏中加盖了企业的印章。甲施工企业逾期没有还清欠款，乙企业9月20日向法院提起诉讼。下列关于丙企业保证责任承担的表述，正确的是（ ）。

- A. 一般保证，保证期间为自8月31日起6个月
- B. 一般保证，保证期间为自9月20日起6个月
- C. 连带保证，保证期间为自8月31日起6个月
- D. 连带保证，保证期间为自9月20日起6个月

【本节答案】1. D 2. A

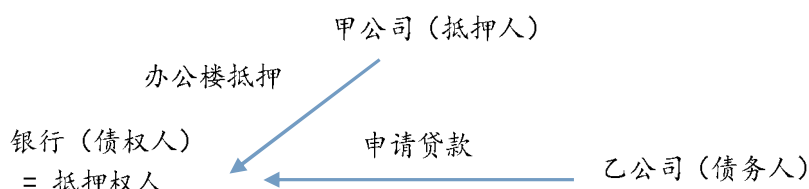
## 2Z201073 抵押权、质权、留置权、定金（2分）

【抵押】债务人或第三人不转移财产占有，将该财产作为债务履行的担保。抵押财产包括动产或不动产。

1. 公司甲以其名下的一栋办公楼作为抵押物，为公司乙向银行申请贷款做担保，并在登记机关办理了抵押登记。该担保法律关系中，抵押人为（ ）。

- A. 公司甲
- B. 公司乙
- C. 银行
- D. 登记机关

【解析】



【**可以抵押的财产=可以买卖**】(1)建筑物和其他土地附着物;(2)建设用地使用权;(3)海域使用权;(4)生产设备、原材料、半成品、产品;(5)正在建造的建筑物、船舶、航空器;(6)交通运输工具;(7)其他。

【**不得抵押的财产=不得买卖**】(一)土地所有权;(二)耕地、宅基地、自留地、自留山等集体所有土地使用权,但是法律规定可以抵押的除外;(三)学校、幼儿园、医院等以公益为目的单位的教育设施、医疗卫生设施和其他社会公益设施;(四)所有权、使用权不明或者有争议的财产;(五)依法被查封、扣押、监管的财产;(六)其他。

【**抵押权的设立**】(1)建筑物和其他土地附着物;(2)建设用地使用权;(3)海域使用权(4)正在建造的建筑物, 自登记时设立;动产抵押权(包括在建船舶、航空器), 自抵押合同生效时设立, 未经登记,不得对抗善意第三人。

2★. 根据《物权法》, 关于抵押的说法正确的是( )。

- A. 抵押物只能由债务人提供 B. 正在建造的建筑物可用于抵押  
C. 耕地使用权可用于抵押 D. 抵押物应当转移占有

3 (2020 刚考了解)。3 月 5 日, 甲为借贷, 将自有厂房和设备抵押给乙, 签订抵押合同; 3 月 20 日, 双方向有关部门办理抵押登记。则厂房和设备抵押权设立的时间分别为( )。

- A. 3 月 5 日, 3 月 20 日 B. 3 月 20 日, 3 月 20 日 C. 3 月 5 日, 3 月 5 日 D. 3 月 20 日, 3 月 5 日

【**抵押的效力**】抵押担保的范围包括: 主债权及利息、违约金损害赔偿金、实现抵押权的费用。当事人可以在抵押合同中约定抵押担保的范围(没有约定的, 按全部)。

4 (2011 一级) 施工企业以自有的房产作抵押, 向银行借款 100 万元, 后来施工企业无力还贷, 经诉讼后其抵押房产被拍卖, 拍得的价款为 150 万元, 贷款的利息及违约金为 20 万元, 实现抵押权的费用为 10 万元, 则拍卖后应返还施工企业的款项为( ) 万元。

- A. 10 B. 20 C. 30 D. 50

【**抵押权的实现**】抵押权人未受清偿的, 可以通过两种方式实现抵押权: (1) 与抵押人协议将抵押物折价、拍卖或变卖; (2) 协议不成的, 起诉申请拍卖、变卖。(简记为**协议或起诉**)

【**重复抵押**】同一财产向两个以上债权人抵押的, 拍卖、变卖抵押财产所得的价款按(1)抵押登记的先后顺序清偿;(2)抵押权已经登记的先于未登记的受偿;(3)抵押权未登记的, 按照债权比例清偿。

5. 甲将自有的房产同时向乙、丙和丁作了抵押, 但乙的抵押没有办理登记。由于甲不能按时偿还债务, 其房产被拍卖后所得价款的正确清偿顺序为( )。

- A. 乙、丙、丁按比例受偿 B. 乙无权优先受偿, 由丙和丁按比例受偿  
C. 乙无权优先受偿, 丙和丁按照登记先后顺序受偿  
D. 丙和丁按照登记先后顺序受偿后, 剩余款项乙有权优先受偿

【**质押**】分为**动产质押**和**权利质押**(特别注意: 不动产只能抵押不能质押)。

【**动产质押**】出质的, 质权自出质人**交付**质押财产时设立。

【**权利质押**】包括: (1)汇票、本票、支票;(2)债券、存款单;(3)仓单、提单;(4)可以转让的基金份额、股权;(5)可以转让的注册商标专用权、专利权、著作权等知识产权中的财产权;(6)现有的以及将有的应收账款;(7)其他。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。(1)~(3)凭证交付时, (4)~(7)出质登记时。

*	不动产	动产	权利(无形、数字资产)
抵押权	√	√	×
质权	×	√	√

6. 甲企业将 5 台吊车、200 万元汇票和 500 万元应收账款作为质押担保向某银行贷款, 确保自己按期还贷, 则质权分别自( ) 生效。

- A. 交付、凭证交付、登记 B. 交付、登记、登记 C. 登记、凭证交付、交付 D. 登记、交付、登记

【**留置**】债务人不履行债务时, 债权人对合同标的物(动产)有留置权。留置权人应当妥善保管留置物, 因保管不善致使留置物毁损、灭失的, 应当赔偿。

【**定金**】给付定金的一方不履行债务的或者履行债务不符合约定, 致使不能实现合同目的的, 无权请求返还定金。收受定金的一方不履行债务或者履行债务不符合约定, 致使不能实现合同目的的, 应当双倍返还定金。定金合同应当以书面形式, 定金合同自实际交付定金时成立。债务人履行债务的, 定金应当抵作价款或者收回。定金数额不得超过主合同额的 20%, 超过部分不产生定金的效力。

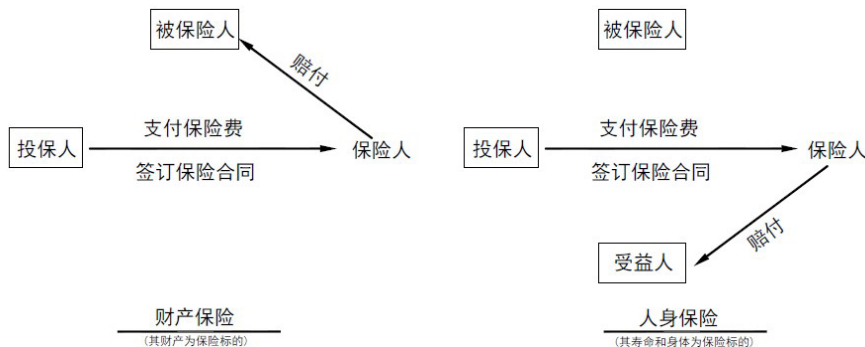
7. 6月1日，甲乙双方签订建材买卖合同，总价100万元。买方6月10日按约定向卖方交付了25万元定金。说法正确的是（ ）。

- A. 定金合同可以采用书面或口头形式约定  
B. 定金合同自6月10日交付定金时成立  
C. 只有卖方无法交付建材时，才双倍返还定金  
D. 若买方放弃购买，仍可以要求卖方退还5万元  
E. 定金数额已超过建材买卖合同额的20%，因此定金合同无效

【本节答案】1. A 2. B 3. D 4. B 5. C 6. A 7. BD

## 2Z201080 建设工程保险制度（1分）

### 一、保险概述



财产险（建筑工程一切险、安装工程一切险）和人身险（包括人寿保险、伤害保险、健康保险三种）。

【财产保险】（1）财险保单经保险公司同意后可以转让。（2）保单有效期内，保险标的危险程度显著增加的，被保险人应当及时通知保险人，保险人可以按照合同约定“增加保费”或“解除合同”。

【人身保险】（1）人身保险不能转让。（2）保险人对人寿保险的保费，不可以诉讼方式要求投保人支付。

### 二、保险索赔

（一）投保人、被保险人或者受益人知道保险事故发生后，应当及时通知保险人，并提供与确认事故的性质、原因、损失程度相关的证明材料。

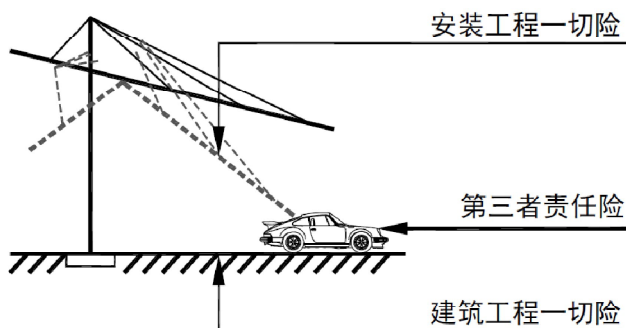
（二）保险财产虽然没有全部损毁或者灭失，但其损坏程度已无法修理或虽然能够修理但修理费将超过赔偿金额的，也应当按照全损定损。

（三）若一个建设项目由多家保险公司联合承保，应按照约定比例分别向不同保险公司索赔。（按份责任）。

1\*（2017、2019 一级，2018 二级改）关于财产保险合同的说法，正确的是（ ）。

- A. 投保人可以是被保险人  
B. 保险合同不可以转让  
C. 投保人欠付保费的，保险人可以诉讼  
D. 保险标的危险程度显著增加的，保险合同自动解除  
E. 事故发生后，保险标的部分损毁的，只能按部分损定损

### 三、建筑工程一切险和安装工程一切险



【投保人】由发包人投保；发包人委托承包人投保的，保费由发包人承担。

【被保险人】具有可保利益的工程参与各方均可以作为被保险人，包括：业主；承包商分包商；技术顾问。

【保险责任（要赔的）】

- （1）自然灾害：地震、海啸、雷电、台风、暴雨、水灾等人力不可抗拒的破坏力强大的自然现象；  
（2）意外事故：不可预料的且被保险人无法有效控制的突发事件，如火灾、爆炸。

【除外责任（不赔的）】

- (1) 保风险，必然发生的损失（如材料损耗、机械磨损、维修检修费用）不保。
- (2) 自燃、氧化、潮湿、气温变化、正常水位变化等渐变原因，不属于自然灾害，不保。
- (3) 被保险人管理失误（如设计/施工方法不当、材料不合格、盘点时短缺）不属于意外事件，不保。
- (4) 保建造/安装过程。开始建造前已存在的，结束建造后的（例如业主已验收或接收的部分）不保。

2\*（2018，2019 一级改）. 建设单位甲与施工企业乙签订施工合同后，乙按约定投保了建筑工程一切险，并经甲同意将幕墙工程分包给丙公司。以下事件中，保险公司应当理赔的是（ ）。

- A. 因乙编制的基坑降水方案不当，导致施工中基坑不断渗漏的治理费用
- B. 乙盘点库存发现部分钢管扣短缺，水泥部分受潮硬化无法使用
- C. 工程施工中因泥石流导致丙存放现场的幕墙材料损失
- D. 工程交工后，因意外失火导致部分装饰工程不得已拆除重建

【保险期间】（1）建筑/安装工程一切险的保险责任自被保险工程在工地**动工**或用于被保险工程的材料、设备**运抵**工地之时起始，至工程所有人对部分或全部工程签发完工验收证书或**验收合格**，或工程所有人实际**占用**或使用或接收该部分或全部工程之时终止，以先发生为准。但在任何情况下，保险期限的起始或终止不得超出保单明细表中列明的保险生效日或终止日。（简记为：**动工或运抵，验收或占用。以先发生为准。与保单不一致的，以保单为准**）

（2）\*安装工程一切险的保险期间一般应包括试车考核期。考核期的保险责任一般不超过 3 个月，若超过 3 个月，加收保费。安装工程一切险对于旧机器设备不负考核期的保险责任，也不承担其维修期的保险责任。

3. （2019 二级）2014 年 2 月 1 日，某建设单位与某施工企业签订了施工合同，约定开工日期为 5 月 1 日。2 月 10 日该施工企业与保险公司签订了建筑工程一切险保险合同。为保证工期，施工企业于 4 月 20 日将建筑材料运至工地。后因设备原因，工程实际开工日期为 5 月 10 日。该建筑工程一切险的保险生效日为（ ）。

- A. 2014 年 2 月 10 日      B. 2014 年 4 月 20 日      C. 2014 年 5 月 1 日      D. 2014 年 5 月 10 日

【本节答案】1. AC      2. C      3. B

## 2Z201090 建设工程法律责任制度（2 分）

【民事责任、行政责任、刑罚种类（每年任意挑两段考 1 题）】

民事责任 (民~民)	违约责任	继续履行；采取补救措施；赔偿损失；违约金；定金
	侵权责任	停止侵害；排除妨碍；消除危害；返还财产；恢复原状；修理、重做、更换；消除影响恢复名誉；赔礼道歉
行政责任	行政处罚（官~民）	警告；罚款；没收违法所得；责令停产停业；暂扣或吊销许可证；取消投标资格（经常考）
	行政处分（官~官）	警告；记过；记大过；降级；撤职；开除
刑事责任 (国家~罪犯)	主刑	管制；拘役；有期徒刑；无期徒刑；死刑
	附加刑	罚金；剥夺政治权利；没收财产；驱逐出境

【重点区分三对概念】

行政处罚（违法）	刑罚（犯罪）
拘留	拘役
罚款	罚金
没收违法所得	没收（合法）财产

1. 下列属于行政处分情形的是（ ）。

- A. 停止侵害      B. 记大过      C. 罚金      D. 责令停产停业      E. 降级



【几种工程事故犯罪（1分）】

重大责任事故罪	自然人犯罪	在生产、作业中违反有关安全管理规定（ <b>违章</b> 操作或违章指挥）
强制他人违章冒险作业罪		利用职权或威逼、胁迫、恐吓，强令他人违章冒险；故意掩盖事故隐患，组织他人违章作业
重大 <b>劳动</b> 安全事故罪	单位犯罪（处罚直接主管人员和其他直接责任人员）	劳动安全设施（包括临时工程/施工设施设备）（单位 <b>安全保障</b> 体系失控）
<b>工程</b> 重大安全事故罪	单位犯罪（处罚直接责任人员）（仅限于建设、设计、施工、监理四家单位）	永久工程（降低工程质量标准、偷工减料，单位 <b>质量保证</b> 体系失控）

**特别注意刑事立案标准：死亡 1 人，或重伤 3 人，或直接经济损失 100 万\*。**

2. 以下关于建设工程领域的刑事责任，说法正确的是（ ）。

- A. 刑事责任是法律责任中最严厉的一种，包括没收违法所得
- B. 工程重大安全事故罪的犯罪主体包括勘察单位、材料供应单位
- C. 包工头周某故意掩盖事故隐患，组织工人违章作业，造成 3 人重伤。周某构成强令他人违章冒险作业罪
- D. 投标人相互串通投标，损害招标人或其他投标人利益，情节严重的，处 3 年以下有期徒刑或者拘役，并处或者单处罚金

3. 以下构成“工程重大安全事故罪”的是（ ）。

- A. 施工企业为赶进度，在混凝土强度尚未达标时提前拆模，导致工程局部坍塌，造成 1 名工人重伤，直接经济损失 80 万元
- B. 因设计承载力不够，施工中偷工减料，导致大雪天 16 处 BRT 公交站亭顶板倒塌，死 1 人，受伤多人
- C. 包工头周某故意掩盖事故隐患，组织工人违章作业，造成 1 人死亡，2 人重伤
- D. 因安全生产条件不符合标准，施工中附着式升降脚手架失稳坠落，导致 6 人死亡 5 人重伤

【解析】（注意犯罪标准，A 不构成犯罪。C 构成强令他人违章冒险作业罪。D 构成重大劳动安全事故罪。工程重大安全事故罪的关键词是“工程”，即永久工程本身，因降低质量标准而倒塌等安全事故）

【本节答案】1. BE    2. C    3. B

**2Z202000 施工许可法律制度（5分）****2Z202010 建设工程施工许可制度（2分）**

建筑工程开工实行政府审批，包括两种方式：施工许可证或开工报告。

（1）常规方式：施工许可证。适用于各类房建及市政项目施工，由县级以上住建局审批。

（2）特殊方式：开工报告。适用于政府直接投资的个别项目，由县级以上发改委审批（具体审批权限和程序，由国务院规定）。**注意：**法律上的“开工报告”（建设单位报告政府部门，民对官）**≠**建设监理中的“开工报告”（施工单位报告监理单位，民对民）。

也有一些工程开工不实行任何政府审批：

（1）小型工程（适用《建筑法》）：投资额≤30万元或建筑面积≤300m<sup>2</sup>。省、自治区、直辖市人民政府住房城乡建设主管部门可以根据当地的实际情况，对限额进行调整，并报国务院住房城乡建设主管部门备案。

（2）抢险救灾、临时房屋建筑、农民自建低层住宅（不适用《建筑法》）。

1（2020 二级）. 关于施工许可证适用范围的说法，正确的是（ ）。

- A. 工程投资额在 50 万元以下的建筑工程，可以不申请办理施工许可证
- B. 房屋建筑配套的线路、管道、施工的安装工程，无需申请办理施工许可证
- C. 建筑面积超过 300 平方米的临时性房屋建筑需办理施工许可证
- D. 实行开工报告批准制度的建设工程，不再领取施工许可证

**二、规划许可证和施工许可证（1分）**

**【规划许可证】**在城市、镇规划区，建设单位应当向城市、县规划局申请建设用地规划许可证和建设工程规划许可证。在乡、村规划区进行乡镇企业、乡村公共设施、公益事业建设的，由规划局（或由省政府确定的镇政府）核发乡村建设规划许可证。（2017，2018 年一级考。注意对比）

（1）**划拨土地（先证后地）：**建设用地规划许可证→申请划拨土地→建设工程规划许可证→质量监督手续→施工许可证

（2）**出让土地（先地后证）：**签订出让合同→建设用地规划许可证→建设工程规划许可证→质量监督手续→施工许可证

**【施工许可证批准条件】**

（一）依法办理用地批准手续；

（二）在城市、镇规划区的建筑工程，已经取得建设用地规划许可证和建设工程规划许可证（两张）

（三）施工场地已经基本具备施工条件，需要拆迁房屋的，拆迁进度符合施工要求（不要求全部完成）；

（四★）已经确定施工企业（应当招标的工程没有招标，应当公开招标的没有公开招标，确定的企业无效）；

（五）有满足施工需要的技术资料 and 施工图纸（施工图已经取消政府审批，改为自己承诺）；

（六★）有保证工程质量和安全的具体措施：

建设单位在开工前，应当按照国家规定办理质量监督手续。工程质量监督手续可以与施工许可证或者开工报告合并办理。建设单位应报送安全施工措施备案（不是审批）。

**【施工许可证的颁发】**发证机关应当自收到申请之日起7日内，对符合条件的颁发施工许可证。对于证明文件不全或者失效的，应当当场或5日内一次告知建设单位需要补正的全部内容。对于不符合发证条件的，应当自收到申请之日起7日内书面通知建设单位，并说明理由。

2. 关于规划许可证的说法，正确的是（ ）。

- A. 在乡村规划区内进行建设可以不办理规划许可
- B. 签订土地出让合同前应当办理用地规划许可
- C. 领取施工许可证前仅需取得建设用地规划许可
- D. 申请划拨土地前应当取得建设用地规划许可

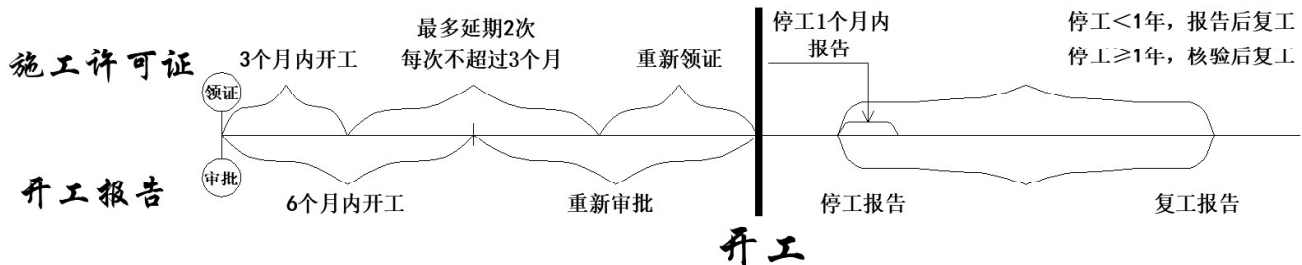
3. 有关施工许可证的申请和颁发，说法正确的是（ ）。

- A. 应当由建设单位和施工单位共同提出申请
- B. 发证机关应当在收到申请之日起 7 日内，对符合条件的发证
- C. 对于证明材料不全、失效的，发证机关只能当场一次性告知需要补正的全部内容
- D. 对于不符合发证条件的，发证机关应当在 7 日内书面或口头通知，但不必说明理由

### 三、开工许可的管理

【**领取施工许可证的工程**】(1)建设单位应当自领取施工许可证之日起三个月内开工。因故不能按期开工的，应当申请延期；延期以两次为限，每次不超过三个月。既不开工又不申请延期或者超过延期时限的，施工许可证自行废止。(2)在建工程因故中止施工的，建设单位应当自中止施工之日起一个月内，向发证机关报告；恢复施工时，也应当向发证机关报告（**需报告两次**）。中止施工满一年工程恢复施工前，建设单位应当报发证机关核验施工许可证。核验不符合条件的，施工许可证作废并收回（待符合复工条件时重新申请领取）。

【**批准开工报告的工程\***】因故不能按期开工超过六个月的，应当重新办理开工报告的批准手续。



4（2016、2017、2019 一级改）关于施工许可制度和开工报告制度的说法，正确的有（ ）。

- A. 建设单位领取施工许可证后因故不能按期开工超过 3 个月，报告发证机关后方可开工
- B. 建设工程因故中止施工的，应当在恢复施工之日起 1 个月内报告
- C. 建设工程因故中止施工满一年的，恢复施工前应报发证机关核验施工许可证
- D. 批准开工报告的工程，因故不能按期开工超过 6 个月，应当核验开工报告

【答案】1. D 2. D 3. B 4. C

## 2Z202020 施工企业从业资格制度（1 分）

### 2Z202021 企业资质的法定条件和等级

【**资质条件**】施工企业应按照其拥有的资产（企业的“净资产”是资产-负债，是属于企业所有并可自由支配的资产，即所有者权益。净资产以前 1 年或当期合法财务报表中的数据考核）、专业技术人员（除各类最低资质等级外，取消关于注册建造师、中级职称、持证现场管理人员和技术工人的指标考核）、技术装备（可以采用租赁或融资租赁方式取得）和已完成工程业绩（对申请建筑工程、市政公用工程总承包特级、一级资质的企业，未进入全国建筑市场平台发布的业绩，不作为有效业绩认定）等条件申请资质。

【**资质体系：序列、类别和等级**】施工总承包、专业承包、施工劳务资质序列。劳务序列不分类别与等级。

【**资质证书管理**】各有关部门和单位在企业跨地区承揽业务活动中，不得要求企业提供资质证书原件。

【**资质证书的申请、延续、变更**】

(1) 企业可以申请一项或多项建筑业企业资质。企业首次申请或增项申请资质的，按照最低等级申请。

(2) 资质证书有效期 5 年。企业应当在资质证书有效期届满前 3 个月，向原发证机关提出延续申请。资质许可机关在有效期届满前作出是否准予延续申请的决定；逾期未做出决定的，视为准予延续。（16\19 一级考）

(3) 企业发生合并、分立、重组、改制，需承继原企业资质的，应当申请重新核定企业资质等级。

1. 关于建筑业企业资质法定条件的说法，正确的有（ ）。

- A. “净资产”以企业申请资质前 3 年财务报表的平均值为准考核
- B. “施工机械设备”可以是租赁或融资租赁方式取得的
- C. “管理人员和技术人员”可以是劳务派遣方式引进的
- D. “工程业绩”包括在建工程和已完成工程

2\*（2019 一级）关于建筑企业资质证书的申请和延续，正确的是（ ）。

- A. 企业首次申请或增项申请资质，应当申请最低等级资质
- B. 建筑企业只能申请一项建筑企业资质
- C. 资质申请中实行“告知承诺审批制”的，审批机关可以根据申请人的书面承诺直接作出行政批准决定
- D. 建筑业企业资质证有效期届满前 6 个月，企业应当向原资质许可机关提出延续申请
- E. 企业按规定提出延续申请后，资质许可机关未在证书有效期届满前作出是否准予延续决定的，视为准予

**【申请前1年至决定作出前信用档案上有不良行为记录，不批准其资质升级和增项申请】**

（1）超越本企业资质等级或以其他企业名义承揽工程，或允许其他企业或个人以本企业名义承揽工程的；（2）相互串通投标，或以行贿等不正当手段谋取中标的；（3）未取得施工许可证擅自施工的；（4）将承包工程转包或违法分包的；（5）违反国家工程建设强制性标准的；**（6）发生过较大质量安全事故或者发生过两起以上一般质量安全事故的；**（7）恶意拖欠分包企业工程款或者农民工工资的；（8）隐瞒或谎报、拖延报告工程质量安全事故或破坏事故现场、阻碍对事故调查的；（9）按照国家规定需要持证上岗的技术工种的作业人员未取得证书上岗，情节严重的；（10）未依法履行或拖延履行保修义务，造成严重后果的；（11）涂改、倒卖、出租、出借或者以其他形式非法转让建筑业企业资质证书；（12）其它。

**【资质证书的撤回、撤销、注销】（简记为：合法取得是撤回，非法取得是撤销）**

**【撤回】**合法取得资质的企业，应当保持资产、主要人员、技术装备等方面满足相应建筑业企业资质标准要求的条件。企业不再符合资质标准要求条件的，县级以上地方人民政府住房城乡建设主管部门、其他有关部门，应当责令其限期改正并向社会公告，整改期限最长不超过**3个月**；企业整改期间不得申请建筑业企业资质的升级、增项，不能承揽新的工程；逾期仍未达到资质标准要求的，可以撤回其资质证书。

**【撤销（非法取得或非法发放）】**（一）机关工作人员滥用职权、玩忽职守准予资质许可的；（二）超越法定职权准予资质许可的；（三）违反法定程序准予资质许可的；（四）对不符合资质标准条件的申请企业准予资质许可的；（五）以欺骗、贿赂等不正当手段取得资质许可的。

**【注销】**（一）资质证书有效期届满，未依法申请延续的；（二）企业依法终止的；（三）资质证书依法被撤回、撤销或吊销的；（四）企业提出注销申请的；（五）其他。

撤回	合法取得后，不再具备相应资质条件。经整改仍未达到条件
撤销	原本不具备相应资质条件而非法取得
吊销	合法取得后，因严重违法而受到吊销处罚
注销	被撤销、吊销、关闭后，或有效期届满后不续期
不批准升级、增项	申请前1年至决定作出前信用档案上有不良行为记录

3-1. 企业取得资质后，在动态核查中未发现其注册建造师人数变动，不再具备资质标准要求条件的。下列说法正确的是（ ）。

- A. 资质管理部门应当责令该企业限期整改，并向社会公告
- B. 整改期限最长不超过6个月
- C. 整改期间，不能申请资质升级和增项，但是可以承揽新工程
- D. 资质证书被撤回后，企业可以在重新满足条件后申请恢复原等级资质

3-2（2020 二级）. 资质许可机关可以注销建筑业企业资质的情形是（ ）。

- A. 企业在取得资质后，净资产或专业技术人员数量不能保持资质条件且不能整改的
- B. 资质许可机关超越法定职权作出准予建筑业企业资质许可的
- C. 资质有效期届满未及时处理续期手续的
- D. 企业发生过较大生产安全事故或者两起以上一般生产安全事故的

**【解析】**A 是撤回，B 属于非法取得是撤销，C 是注销，D 属于 1 年内不批准资质升级、增项。

## 2Z202022 禁止无资质或越级承揽工程的规定

**【实际施工人的权利】**无资质承包主体签订的专业分包合同或者劳务分包合同都是无效合同。但是，当无资质的“实际施工人”的利益受到侵害时，其可以向合同相对方（即转包方或违法分包方）主张权利，甚至可以向建设工程项目的发包方主张权利。《司法解释》规定，“实际施工人以转包人、违法分包人为被告起诉的，法院应当依法受理。实际施工人以发包人为被告主张权利的，法院应当追加转包人或者违法分包人为本案第三人，发包人只在欠付工程价款的范围内对实际施工人承担责任”。

4. 甲将工程发包给乙，乙将工程转包给无资质的李某。工程竣工后，乙拖欠李某工程款 4700 万元，李某拖欠农民工工资 800 万元无力偿还。（ ）。

- A. 李某只能起诉与其有合同关系的乙
- B. 李某可以直接起诉甲，法院可以将乙列为本案共同被告
- C. 如法院查明甲欠乙 1600 万元，则甲在此范围内对李某承担清偿责任
- D. 如法院查明甲乙之间工程款已结清，则甲仍应对乙不能清偿部分承担补充责任
- E. 乙对李某拖欠的农民工工资负有清偿责任

## 2Z202023 禁止以他企业或允许他企业以本企业名义承揽工程

【属于挂靠（冒充）】允许其他单位或个人使用本企业的营业执照、资质证书，以本企业名义承揽工程。

【视同挂靠（冒充）】分包工程发包人没有将其承包的工程进行分包（没有签订分包合同），在施工现场设立项目管理机构的项目负责人、技术负责人、项目核算负责人、质量管理人员、安全管理人员不是工程承包人本单位人员的，视同允许他人以本企业名义承揽工程。

【法律责任】挂靠、转包、违法分包，上下家对建设单位负连带责任。连带责任：对外是一体，对内按约定

5（2018 二级）：下列承揽工程的情形中，符合工程承包管理相关规定的是（ ）。

- A. 因为本企业资质等级达不到要求，采用联营方式使用他人资质证书承揽工程
- B. 子公司使用母公司的营业执照及资质证书承揽工程
- C. 分公司使用总公司的营业执照及资质证书承揽工程
- D. 不具有相应资质等级的施工企业，可以采取同一专业联合承包的方式满足承揽工程业务要求

【解析】分公司是总公司的分支机构，不是独立法人，不能独立承担民事责任。分公司以总公司的营业执照和资质证书承揽工程不构成挂靠，其行为后果由总公司承担。而母公司和子公司是完全相互独立的法人实体。因此，子公司必须以自己的名义承揽工程，其使用母公司营业执照和资质证书的行为应认定为挂靠。

6★（2015、2017 二级）：某建设工程项目，甲公司中标后将其转包给不具有相应资质等级的乙公司，乙公司施工工程不符合规定质量标准，给建设单位造成损失，下列说法中，正确的是（ ）。

- A. 建设单位与甲公司有直接合同关系，应由甲公司承担赔偿责任
- B. 甲、乙承担连带赔偿责任
- C. 实际施工并造成损失的是乙公司，应由乙公司承担赔偿责任
- D. 因建设单位管理不到位，应由建设单位承担部分损失

【解析】AC 错在“应当”，是“可以”“也可以”。

【本节答案】1. B 2. ACE 3-1. A 3-2. C 4. CE 5. C 6. B

## 2Z202030 建造师注册执业制度（2 分）

【基本概念】资格证（红本）是通过考试后就有。而注册证书（蓝本）属于执业凭证，只在执业状态才有。

【初始注册】申请初始注册应具备以下条件（1）取得资格证书；（2）受聘于一个相关单位（工程类单位，不一定是施工单位）；（3）达到继续教育要求；（4）没有不予注册的情形。注册证书由本人保管和使用。

初始注册者，可自资格证书签发之日起 3 年内，通过聘用单位向单位所在地省级建设主管部门提出申请。逾期未申请者，须符合本专业继续教育要求方可申请初始注册。（简记为：初始注册不受 3 年限制）。

【延续注册】注册有效期 3 年，期满需要继续执业的，应当在到期前 30 日申请延续注册。申请延续注册的，应当提交下列材料：（1）延续注册申请表；（2）原注册证书（蓝本）；（3）劳动合同复印件；（4）注册有效期内达到继续教育要求的证明。

【变更注册】注册建造师变更执业单位的，应当与原单位解除聘用关系，并通过新聘用企业申请变更注册，变更注册后仍延续原有效期。原聘用企业无故不配合办理的，建造师本人可以直接向省建设厅申请注销注册。省建设厅收到申请后向原企业核实，原企业在 7 日内不提供反对意见和相关证明的，应予以办理。

【不予批准注册（2019、2020 二级）】申请人有资格证书但不具备执业条件，例如不在相关单位上班交社保的，不予注册。（1）不具有完全民事行为能力的；（2）申请在两个或者两个以上单位注册的；（3）未达到注册建造师继续教育要求的；（4）受到刑事处罚，刑事处罚尚未执行完毕的；（5）因执业活动受到刑事处罚，自刑事处罚执行完毕之日起至申请注册之日止不满 5 年的；（6）因前项规定以外的原因受到刑事处罚，自处罚决定之日起至申请注册之日止不满 3 年的；（7）被吊销注册证书，自处罚决定之日起至申请注册之日止不满 2 年的；（8）在申请注册之日前 3 年内担任项目经理期间，所负责项目发生过重大质量和安全事故的；（9）申请人的聘用单位不符合注册单位要求的；（10）年龄超过 65 周岁的；（11）法律、法规规定不予注册的其他情形。

【注销注册】注册建造师丧失执业条件，如：（一）聘用单位破产；（二）单位被吊销营业执照；（三）单位被吊销或撤回资质证书；（四）已与单位解除聘用合同；（五）注册有效期满未申请延续注册；（六）年龄超过 65 周岁。此时，注册证书（蓝本）失效，应交回注销。不交回的，发证机关也会公告注销。

【撤销注册（非法发放或非法取得）】（一）注册机关工作人员滥用职权、玩忽职守作出准予注册许可；（二）超越法定职权作出准予注册许可；（三）违反法定程序作出准予注册许可；（四）对不符合法定条件的申请人颁发注册证书和执业印章；（五）申请人以欺骗、贿赂等不正当手段获准注册。

1（2018 二级）. 根据《注册建造师管理规定》，不予注册的情形是（ ）。

- A. 申请人年龄达到 60 周岁
- B. 申请人因执业活动受到刑事处罚，自刑罚执行完毕之日起至申请注册之日止不满 5 年
- C. 申请人被吊销注册证书，自处罚决定之日起至申请注册之日止不满 5 年
- D. 申请人申请注册之日 5 年前担任项目经理期间，所负责的项目发生过重大质量和安全事故

**【不认定为“证书挂靠”的情形★】**对实际工作单位与注册单位一致，但社会保险缴纳单位与注册单位不一致的人员，以下 6 类情形，原则上不认定为“挂证”行为：

- 1. 达到法定退休年龄正式退休和依法提前退休的；
- 2. 因事业单位改制等原因保留事业单位身份，实际工作单位为所在事业单位下属企业，社会保险由该事业单位缴纳的；
- 3. 属于大专院校所属勘察设计、工程监理、工程造价单位聘请的本校在职教师或科研人员，社会保险由所在院校缴纳的；
- 4. 属于军队自主择业人员的；
- 5. 因企业改制、征地拆迁等买断社会保险的；
- 6. 有法律法规、国家政策依据的其他情形。

2★. 根据《工程建设领域专业技术人员职业资格“挂证”等违法违规行为专项整治的通知》，关于“挂证”，说法正确的是（ ）。

- A. 持证人注册单位与实际工作单位不符属于“挂证”违法违规行为
- B. 某城建大学设计院聘用的该校在职教师（注册建筑师）周某，原则上不认定为“挂证”
- C. 某国有企业甲改制，按该企业政策内退，但仍由甲企业缴纳社保的职工李某，可以注册在乙企业
- D. 对“挂证”违法违规行为的专业技术人员撤销其注册许可，自撤销注册之日起 3 年内不得再次申请注册
- E. 对“挂证”违法违规行为的专业技术人员，记入不良行为记录并列入建筑市场主体“黑名单”，向社会公布

**注册建造师不得同时担任两个及以上建设工程施工项目负责人。下列情形除外：★★★**

- （一）同一工程“相邻”分段发包或分期施工的；**
- （二）合同约定的工程“验收合格”的；**
- （三）因“非承包方原因”致使工程项目停工“超过 120 天（含）”，经“建设单位同意”的。**

注册建造师在担任项目负责人期间不得更换。发生下列情形之一的除外：（一）承包合同已经依法解除；（二）发包方同意更换；（三）不可抗力等特殊原因必须更换的（指建造师因故不能执业）。

3. 某工程由于周边道路改造，运输材料的车辆不能进场，导致该工程停工达 100 天之久，施工企业拟让该工程的项目经理甲担任其他工程的项目经理，根据有关规定，可行的解决方式是（ ）。

- A. 经建设单位同意，由甲同时担任该两个项目的项目经理
- B. 经建设单位同意，施工单位更换项目经理
- C. 经建设主管部门同意，由甲同时担任该两个项目的项目经理
- D. 经建设主管部门同意，施工单位更换项目经理

4★. 关于注册建造师“同时担任两个施工项目经理”，做法正确的是（ ）。

- A. 张某负责的项目因发生安全事故，被主管部门责令停工整顿 6 个月，张某经建设单位同意，在另一工程同时担任项目经理
- B. 王某所负责的项目因资金不到位已停工 120 天，但建设单位要求王某必须在停工满 180 天后，方可在其他项目同时担任项目经理。施工企业不满，仍坚持把王某派去负责另一施工项目
- C. 李某是某大型矿井项目第二标段项目经理，拟同时担任该项目第四标段项目经理
- D. 某施工项目机电分包单位项目经理邓某，在分包工程验收合格后，同时担任另一工程项目经理

**【本节答案】1. B 2. ABDE 3. B 4. D**

## 2Z203000 建设工程发承包制度（18~20 分）

### 2Z203010 建设工程招标投标制度（15 分）

#### 2Z203011 建设工程必须招标的范围、规模和招标方式（2 分）

范围+规模，两条件同时具备才需要招标	
范围（2019 考）	规模（2020 考）
公用事业、基础设施 全部或部分使用国有资金 外国政府、国际组织援建	施工 $\geq 400$ 万 重要材料设备采购（货物采购） $\geq 200$ 万 勘察、设计、监理（服务采购） $\geq 100$ 万

【**招标方式**】国有资金占控股或主导地位的招标项目，应当公开招标。其他招标项目，采用邀请招标。

【**豁免招标与豁免公开招标的区分**】

招标 $\longrightarrow$ 不招标 { <ul style="list-style-type: none"> <li>一般情况的，不招标就是直接发包</li> <li>政府采购的，竞争性谈判或单一来源采购</li> </ul>	公开招标 $\longrightarrow$ 邀请招标
1、涉及国家秘密、国家安全、抢险救灾，不适合招标的； 2、以工代赈需要使用农民工的； 3、施工 <b>主要</b> 技术采用 <b>不可替代</b> 的专利或专有技术（只有一家能做） 4、已通过招标方式选定的特许经营项目投资人依法能自行建设； 5、采购人依法能够自行建设； 6、需要向原中标人采购，否则将影响施工或者功能配套要求的。	1、项目技术复杂或有特殊要求，或受自然地域环境限制，只有少量 <b>几家</b> 潜在投标人可供选择的； 2、采用公开招标方式的费用占项目合同金额的比例过大。
<b>注意批准机关： 国家重点项目：国家发改委批准      省级重点项目：省政府批准</b>	

1（2015 二级）. 关于招标方式的说法，正确的是（ ）。

- A. 公开招标是招标人以招标公告的方式邀请特定的法人或者其他组织投标
- B. 邀请招标是指招标人以投标邀请书的方式邀请五个以上特定的法人或者其他组织投标
- C. 省级人民政府确定的地方重点项目不适宜公开招标的，经省级人民政府批准可以进行邀请招标的
- D. 国有资金占控股或者主导地位的依法必须进行招标的项目一律公开招标

2. 下列选项可以不进行招标的是（ ）。

- A. 招标后没有施工单位投标
- B. 技术复杂只有少量潜在投标人可供选择
- C. 为了不影响施工需要向原中标人采购工程
- D. 公开招标所需费用占项目合同金额的比例过大
- E. 主要技术需要采用不可替代的专利或者专有技术

【**两阶段招标**】对技术复杂，无法精确拟定技术规格的项目，招标人可以分两阶段进行招标。

第一阶段，投标人按照招标公告或者投标邀请书的要求提交**不带报价的技术建议**，招标人根据投标人提交的技术建议确定技术标准和要求，编制招标文件。

第二阶段，招标人向在第一阶段提交技术建议的投标人提供招标文件，投标人按照招标文件的要求提交包括**最终技术方案和投标报价**的投标文件。招标人要求投标人提交投标保证金的，应当在**第二阶段**提出。

**简记为：第一阶段只有招标公告没有招标文件。因此，实质的招投标行为全部发生在第二阶段。**

3（2020 二级）. 《招标投标实施条例》规定了两阶段招标程序，关于该程序，表述正确的是（ ）。

- A. 对**技术复杂**的项目，招标人都可以分两阶段进行招标
- B. 第一阶段，投标人按照招标公告的要求提交附带报价的技术建议
- C. 第二阶段，投标人按照招标文件的要求提交包括最终技术方案的投标文件
- D. 投标人应当在第一阶段提交投标保证金

【**电子招标**】数据电文形式与纸质形式的招标投标活动具有**同等法律效力**，**适用同样法律规则**。

4\*. 下列关于依法必须招标项目的招标公告和公示信息的公告公示的说法，正确的有（ ）。

- A. 依法必须招标的项目，其招标投标必须通过电子信息网络进行，全程留痕
  - B. 依法必须招标项目的招标公告和公示信息应依法向社会公开
  - C. 招标公告和公示信息必须在“中国招标投标公共服务平台”公布
  - D. 发布媒介提供依法必须招标项目的招标公告和公示信息发布服务可以适当收取成本费用
- 【**解析**】（A 错，“鼓励”不是“必须”。C 错，招标公告和公示信息应当在中国招标投标公共服务平台或者项目所在地省级招标投标公共服务平台公布。D 错，不得收取任何费用）

【**本节答案**】1. C    2. CE    3. C    4. B



## 2Z203012 招标基本程序和禁止肢解发包的规定（3分）

【**招标流程**】政府对招标事项的审核、委托招标代理、编制招标文件、发布招标公告或投标邀请书、资格审查、投标人购买招标文件、投标、开标评标定标、发中标通知、签订合同。（2014年考了整个流程排序）

【2009年一级水利实务案例（四）★】清河泵站招标人对出口防洪闸工程施工标进行公开招标。有关招标工作计划如下：5月31日办结招标核准手续，6月1日发布招标公告，6月11日～15日出售招标文件，6月16日组织现场踏勘，6月17日组织投标预备会，7月5日开标，7月6日～10日评标定标。

【问题】（1）上述招标工作计划中，招标人可以不开展哪些工作？

（2）确定中标人后，招标人还需执行的招标程序有哪些？

【答题要点】（1）招标人可以不开展的工作有：现场踏勘、投标预备会。

（2）确定中标人之后：①发中标通知书，并将中标结果通知所有未中标人；②与中标人订立书面合同。

【**招标程序的时间要求，都要掌握，实务也考★★★**】

招标人发出（第一份）招标文件	提交投标文件截止时间 20 日前
招标人发售资格预审、招标文件	≥5 日 网校课程精准押题+微信：398216447
招标人澄清、修改招标文件	提交投标文件截止时间 15 日前

1. 某招标文件 2017 年 5 月 3 日（星期二）开始出售，招标文件规定投标 2017 年 5 月 25 日截止。2017 年 5 月 14 日，招标人发现招标文件中关于工程量清单的某处内容需要澄清，遂于次日向所有投标人发出了澄清文件。下列说法中，正确的是（ ）。

- A. 招标文件可以在 2017 年 5 月 5 日停止出售      B. 招标文件已经发出后，不能再进行澄清  
C. 该投标截止日应该推迟，至少应该延后至 2017 年 5 月 30 日  
D. 投标截止时间推迟的，招标文件载明的投标有效期无需调整（×，投标文件自投标截止时起生效）

【**政府对招标事项进行审核后，方可启动招标程序**】

2（2014 二级，考前背）。根据《招标投标法实施条例》，按照国家有关规定需要履行项目审批、核准手续的依法必须进行招标的项目，其（ ）应当报项目审批核准部门审批、核准。

- A. 招标范围      B. 招标文件      C. 招标方式      D. 招标组织形式      E. 招标代理机构

【**委托招标代理机构**】招标人具有编制招标文件和组织评标能力的（“能力”，指的是招标人具有相应的专业人员），可以自行招标。否则，即应委托专业的招标代理机构代理招标事宜。

招标代理机构不得在招标代理项目中投标或代理投标，也不得为该项目的投标人提供咨询。

【**编制招标文件**】招标文件应当包括招标项目的技术要求、资格审查标准、投标报价要求和评标标准等所有实质性要求和条件以及拟签订合同的主要条款。招标文件不得含有不合理条件限制或者排斥潜在投标人，不得对潜在投标人实行歧视待遇。招标文件应当载明投标有效期，投标有效期自投标截止时起计算★。

招标文件可以自行决定是否设定标底。标底应当保密。标底仅作为评标参考，不得规定以接近标底作为中标条件，也不得规定投标报价超出标底上下浮动范围作为否决投标的条件。国有资金项目招标应当设定最高投标限价，并应当采用工程量清单计价。但不得设定最低投标限价（不得利用标底或最低限价排斥、限制竞争）。

【**哪些属于不合理条件排斥、限制潜在投标人★★★**】（对应教材 P80，这个内容放在这个位置思路更清晰）

- （1）就同一招标项目向潜在投标人或者投标人提供有差别的项目信息；
- （2）★设定的资格、技术、商务条件与招标项目的具体特点和实际需要不相适应或者与合同履行无关；
- （3）★以特定行政区域或者特定行业的业绩、奖项作为加分条件或者中标条件；
- （4）对潜在投标人或者投标人采取不同的资格审查或者评标标准；
- （5）限定或者指定特定的专利、商标、品牌、原产地或者供应商；
- （6）非法限定潜在投标人或者投标人的所有制形式或者组织形式；
- （7）其他方式（例如：只通知部分投标人进行现场踏勘）。

【**招标文件异议及答复★**】潜在投标人对招标文件内容有异议的，应当在投标截止时间 10 日前向招标人提出异议。招标人在收到异议后应当在 3 日内给予答复，答复前暂停招投标活动。招标文件内容违法，违反公平、公正原则，并影响潜在投标人投标的，招标人修改招标文件后应当重新招标。

3. 某办公楼项目为 35 层高层建筑，15 万平米。招标文件内容中符合《招标投标法》规定的是（ ）。
- A. 本项目设有标底，投标报价低于标底 10% 为废标，标底在定标时公布
- B. 投标方应当根据投标人须知前附表递交投标保证金和低价风险保证金
- C. 本项目合格投标人应当具备一级以上建筑工程施工总承包资质，项目经理应当具有至少一项类似工程项目经验，在最近 3 年信用中国网站无失信记录。获得过鲁班奖的评标中加 2 分
- D. 本项目设有招标控制价 5 亿元，投标报价不得超过控制价，或低于 90% 的控制价

【**投标人资格审查**】分为资格预审和资格后审。（1）采用资格预审的，如为国有资金控股或主导的招标项目，招标人应当组建资格审查委员会预审。（2）采用资格后审的，开标后由评标委员会根据招标文件确定的标准和方法进行资格审查。资审文件发售期不得少于 5 日。潜在投标人对资审文件有异议的，应当最迟在资审截止 2 日前向招标人提出。

4-1. 某施工项目资审文件中规定，投标人必须是国有企业，且必须在本省有分公司。某潜在投标人对此提出异议，认为这两个条件均与合同履行无关，不合理排斥了自己。以下正确的是（ ）。

- A. 潜在投标人应当在资审截止时间 5 日前提出异议
- B. 招标人在收到异议后应当在 3 日内给予答复，答复前暂停招投标活动
- C. 招标人的答复应当以书面形式回复给相应提出疑问的潜在投标人
- D. 资审文件内容违法，并影响资审结果的，招标人修改资审文件后即可继续招投标活动

4-2\*. 关于投标人资格审查，下列说法正确的是（ ）。

- A. 采用资格预审方式，对资格预审文件有异议的，应当在提交资格预审申请文件截止时间 3 日前提出
- B. 采用资格后审方式，应当在开标后组建资格审查委员会审查资格文件
- C. 采用资格预审的，资格审查委员会及其成员应遵守招标投标法和本条例有关评标委员会及其成员的规定
- D. 招标人应当自收到投标人对资格预审文件提出异议之日起 5 日内作出答复

【**开标**】①开标时间与投标截止时间是同一时间，由招标人主持；②有权检查投标文件密封情况的人：投标人、投标人推选代表或公证人员；③唱标；④投标人对开标有异议，应当当场提出，招标人当场答复。

5(2019 一级). 下列关于开标的说法正确的是（ ）。

- A. 投标文件确定无误后，由招标监管部门人员当众拆封
- B. 开标地点应当为招标文件中预先确定的地点
- C. 开标时只能由投标人或其推选的的代表检查投标文件的密封情况
- D. 开标过程应当及时向社会公布

【**评标委员会（挑一句考）**】①5 人以上单数（由招标人代表+技术经济专家两部分组成）；②不得与投标人有利害关系，也不得是监管部门人员；③专家不少于 2/3；④专家随机抽取；⑤定标前名单应保密。

【**评标要求（随机抽取 1~2 句考）**】

评标委员会成员对所提出的评审意见承担个人责任。评标委员会成员不得与任何投标人或者与招标结果有利害关系的人进行私下接触，不得向招标人征询其确定中标人的意向。

招标文件中没有规定的标准和方法不得作为评标的依据。评标委员会作出评审后，有权否决所有投标。

评标过程中，评标委员会可以书面方式要求投标人对投标文件中含义不明确或者有明显文字计算错误的内 容作必要的澄清、说明或者补正。澄清、说明或者补正应以书面方式进行，不得超出投标文件的范围（否则就成了投标有效期内“补充投标文件”），也不得改变投标文件的实质性内容（否则就成了“修改投标文件”）。投标人不得主动要求对其投标文件进行澄清说明。

评标报告由评标委员会全体成员签字。评标委员会推荐 1~3 名中标候选人，并标明排序。评标委员会成员拒绝在评标报告上签字且不陈述其不同意见和理由的，视为同意评标结论。

拒收 (当场就能发现)	否决投标*** (当场不能发现) (重大偏差)	要求澄清、说明 (细微偏差)
逾期送达的	投标文件未经投标单位盖章和单位负责人签字；	含义不明确的内容
未送达指定地点的	投标联合体没有提交共同投标协议；	明显的文字计算错误
未密封的	投标人不符合国家或者招标文件规定的资格条件；	
未通过资格预审的	同一投标人提交两个以上不同的投标文件或者投标报价，但招标文件要求提交备选投标的除外；	
	投标报价低于成本或者高于招标文件设定的最高投标限价；	
	投标文件没有对招标文件的实质性要求和条件作出响应；	
	投标人有串通投标、弄虚作假、行贿等违法行为。	

- 6★. 根据《招标投标法实施条例》，招标人应当拒收投标文件的情形是（ ）。
- A. 投标联合体没有提交共同投标协议的 B. 投标文件未经投标单位盖意和单位负责人签字的  
C. 投标人未按招标文件要求密封投标文件的 D. 投标报价低于成本或高于招标文件设定的最高投标限价的
- 7（2015 一级）. 某高速公路项目进行招标，开标后允许（ ）。
- A. 评标委员会要求投标人以书面形式澄清含义不明确的内容 B. 投标人再增加优惠条件  
C. 招标人更改招标文件中的评标标准和办法 D. 投标人修改投标文件
8. 根据《招标投标法》及相关法规，下列招标、评标行为中正确的是（ ）。
- A. 招标项目设有标底的，应当将投标报价是否接近标底作为评标依据  
B. 投标人对开标有异议的，应当在开标现场提出，招标人应当当场作出答复  
C. 评标委员会推荐 3 名中标候选人，由招标人进行排序  
D. 评标委员会应当向招标人征询确定中标人的意向

【签约时间】应当自中标通知书发出之日起 30 日内，按照招标文件和中标人的投标文件订立书面合同。

【签约内容】合同标的、价款、质量、工期等主要条款应当与招标文件和中标文件内容一致，否则违法。

【阴阳合同处理】当事人就同一建设工程另行订立的施工合同与中标合同实质性内容不一致的，应当以中标合同作为结算工程价款的根据。（实质有冲突，阴阳合同；实质无冲突，合同变更。）

【终止招标(2019 二级)】招标人因特殊原因终止招标，必须发布公告或者以书面形式通知各投标人，并退还已收取的出售资格预审文件费用、出售招标文件费用、投标保证金及同期存款利息。

9. 以下有关建设工程施工合同签订和终止招标的案例中，说法正确的是（ ）。

A. 某项目 2018 年 3 月 1 日确定中标人，2018 年 3 月 8 日发出中标通知书，2018 年 3 月 12 日中标人收到中标通知书，则签订合同的日期应该不迟于 2018 年 4 月 11 日  
B. 中标人根据招标人要求，在中标合同外签订了再让利 10% 的补充协议。本案中，补充协议虽然系双方自愿签订，但背离了中标合同的实质性内容，属于无效，不应当作为结算依据  
C. 竣工前，双方又订立一份赶工协议，约定在不违反强制性标准的情况下，提前完工 1 天奖励 2000 元。工程结算时，因设计变更导致工程量增加，双方根据签证协商追加 400 万元工程款并签订了协议。本案中赶工协议和追加合同价款协议均属无效  
D. 某施工招标项目，招标人因特殊原因书面通知各投标人终止招标（但未发布公告），仅向各投标人退还了已收取的投标保证金和同期存款利息

【解析】注意区分“正当的合同变更”与“阴阳合同”是两个不同的概念。阴阳合同是指为了逃避政府管制，中标合同和实际履行的合同实质内容不一致。而因设计变更导致工程量变化或采取赶工措施增加费用等，都是合法有效的变更。简记为：善意的、有手续的，合同变更。恶意的、无手续的，阴阳合同。

【本节答案】1. C 2. ACD 3. C 4-1. B 4-2. C 5. B 6. C 7. A 8. B 9. B

## 2Z203013 投标人、投标文件的法定要求和投标保证金（1 分）

### 【投标人资格条件（原理：保资格，保公正）】

与招标人存在利害关系可能影响公正性的单位，不得参加投标。单位负责人为同一人或者存在控股、管理关系的不同单位，不得参加同一标段或未划分标段的同一招标项目投标。否则，相关投标均无效。

投标人发生合并、分立、破产等重大变化的，应当及时书面告知招标人。重大变化后，（1）投标人不再具备资格条件或者其投标影响公正的，投标无效；（2）投标人仍符合资格且不影响公正的，投标有效。

- 1★. 根据《招标投标法实施条例》，某施工项目招标中，下列投标确定无效的是（ ）。
- A. 甲公司是招标人的全资子公司 B. 乙公司是丙公司的控股公司，两公司组成联合体参加同一项目投标  
C. 丁公司和戊公司的法定代表人是同一人，两公司在该项目中不同标段分别进行投标  
D. 己公司在投标有效期内发生分立并及时书面告知招标人

### 【联合体资格审查（2019 二级）】

只有（1）大型或（2）结构复杂的两类工程，可以接受联合体投标。（其他工程不能接受联合体）

招标人应当在资格预审公告、招标公告或者投标邀请书中载明是否接受联合体投标。

资格预审的项目，联合体应当在提交资格预审申请文件前组成。联合体每个成员均应满足招标项目要求的资格条件。资格预审后联合体增减、更换成员的，其投标无效。

同一专业的不同单位组成联合体，按资质等级较低的确定联合体资质（注意：不同专业不按较低）。

联合体各方在同一招标项目中以自己名义单独投标或者参加其他联合体投标的，相关投标均无效。

2. 在建设工程招投标活动中，关于联合体投标的说法，正确的有（ ）。
- A. 在资格预审后，联合体可以增加成员 B. 资格预审公告或招标公告应当事先载明是否接受联合体投标
- C. 大型或结构复杂的工程项目，招标人声明只接受联合体投标
- D. 联合体投标后，成员甲公司又以自己名义单独提交了一份标书，该投标无效，不影响联合体投标有效性

招标文件（大家都一样）	投标文件（大家都不一样）
招标公告或投标邀请书	投标函（及附录）
投标人须知	法定代表人身份证明或授权委托书√
评标办法	联合体协议书
合同条款及格式√	投标保证金
工程量清单	已标价工程量清单√
技术标准和要求	施工组织设计
投标报价要求	项目管理机构√
投标文件格式√	拟分包项目情况表√
	资格审查资料

3. 投标人的投标文件，应当（ ）。
- A. 包括拟签订合同的主要条款 B. 包括拟派出的项目负责人与主要技术人员的简历、业绩
- C. 包括履约保证金 D. 在投标截止时间前提交评标委员会
- 【解析】A 属于招标文件内容；C 错，投标人提交投标保证金，中标人提交履约保证金；D 错，评标委员会保密，投标文件应提交招标人。

**【投标文件的提交、修改、撤回和撤销（截止前是撤回（退还保证金）；截止后是撤销（没收保证金）】**

投标人在投标截止时间前，可以书面通知撤回、补充或修改投标文件。

在投标有效期内（截止时间后），投标人补充、修改投标文件的，招标人不予受理。投标人撤销投标文件的，没收其投标保证金。（注意：在截止后通知补充修改，是不予受理。撤销才没收。）

【保证金】（1）建筑领域仅保留投标保证金、履约保证金、工程质量保证金、农民工工资保证金，其余类型的保证金一律取消。（2）严禁收取方将现金保证金挪作他用，保证金到期应当及时退还。（3）政府投资工程，不得由施工单位垫资建设。（4）未履行工程款支付义务的建设单位，记入不良信用记录。

【履约保证金】发包人要求中标人提交履约担保的，应当同时向中标人提交工程款支付担保。

【质量保证金】质量保证金不得超过结算总额 3%。已缴纳履约保证金的，发包人不得同时预留质量保证金。

【农民工工资保证金】农民工工资支付保函，全部采用“见索即付”性质的独立保函，并实行差别化管理。

【投标保证金（必考）】（1）投标保证金不得超过招标项目估算价的 2%（施工项目招标不得超过 80 万）。投标保证金有效期应当与投标有效期一致。（2）投标人撤回已提交的投标文件，招标人已收取投标保证金的，应当自收到投标人书面撤回通知之日起 5 日内退还。（3）招标人最迟在“签订合同后”5 日内，向“中标人和未中标人”退还投标保证金及同期存款“利息”。（简记为：不签合同不能退）

- 4\*. 关于工程建设领域保证金的说法，正确的有（ ）。
- A. 依法依规可保留的有：投标保证金、履约保证金、工程质量保证金、农民工工资保证金
- B. 在工程项目竣工前，已经缴纳履约保证金的，质量保证金不得超过结算总额的 3%
- C. 农民工工资支付保函原则上应当尽量采用见索即付性质的独立保函
- D. 招标文件规定 4 月 18 日投标截止。4 月 20 日，甲向招标人书面提出撤销投标，则招标人最迟应在 4 月 25 日前退还甲投标保证金
- E. 招标人 5 月 1 日向乙企业发出中标通知书，双方 5 月 15 日签订施工合同。则招标人最迟应当在 5 月 20 日向乙和其他未中标人退还投标保证金及存款利息 【答案】1. A 2. B 3. B 4. AE

## 2Z203014 禁止投标人实施不正当竞争行为（1 分）

1\*（二级每年考）下列属于投标人之间相互串通投标的是（ ）。

- A. 不同投标人的投标文件相互混装 B. 属于同一集团的两个子公司均递交了投标文件
- C. 投标人之间约定部分投标人放弃投标 D. 投标人借用其他企业资质证书投标

【解析】【属于串标】（1）投标人之间协商投标报价等投标文件的实质性内容；（2）投标人之间约定中标人；（3）投标人之间约定部分投标人放弃投标或中标；（4）属于同一集团、协会、商会等组织的成员按照该组织要求协同投标；（5）投标人之间为谋取中标或者排斥特定投标人而采取的其他联合行动。

【视为串标】（1）不同投标人的投标文件由同一单位或者个人编制；（2）不同投标人委托同一单位或者个人办理投标事宜；（3）不同投标人的投标文件载明的项目管理成员为同一人；（4）不同投标人的投标文件异常一致或者投标报价呈规律性差异；（5）不同投标人的投标文件相互混装；（6）不同投标人的投标保证金从同一单位或者个人的账户转出。

“属于串标”，系指投标人之间确定的存在联合行动。“视为串标”，系指通过外观推断投标人之间可能存在联合行动。由于《刑法》明文规定，串通投标构成刑事犯罪，因此“属于串标”是应当追究刑事责任情形。

2（2017 一级）。以下行为中属于招标人与投标人串通行为的有（ ）。（与讲义 P18 混在一起考）

- A. 就同一招标项目向投标人提供有差别的项目信息 B. 明示或暗示投标人，为特定投标人中标提供方便  
C. 授意投标人撤换、修改投标文件 D. 只组织部分投标人踏勘现场  
E. 向特定投标人泄露标底

【解析】有下列情形之一的，属于招标人与投标人串通投标：（1）招标人在开标前开启投标文件并将有关信息泄露给其他投标人；（2）招标人直接或者间接向投标人泄露标底、评标委员会成员等信息；（3）招标人明示或者暗示投标人压低或者抬高投标报价；（4）招标人授意投标人撤换、修改投标文件；（5）招标人明示或者暗示投标人为特定投标人中标提供方便；（6）其他。

AD 属于不合理排斥、限制潜在投标人（P18），此类行为不足以导致特定投标人中标。但 BCE 足以导致。

【答案】1. C 2. BCE

## 2Z203015 中标的法定要求和招标投标投诉处理（1~2 分）

【中标条件】两种不同的评标方法对应两个不同的中标条件：

【综合评分法】能够最大限度地满足招标文件中规定的各项综合评价标准；

【最低价法】能满足招标文件的实质要求，并且“经评审的投标价”（简称为评标价）最低，但投标价低于成本的除外。

【中标候选人公示】招标人收到评标报告3日内公示候选人，公示期不少于3日。（1）中标候选人排序、名称、投标报价、质量、工期，以及评标情况；（2）中标候选人承诺的项目负责人姓名及其相关证书名称和编号；（3）中标候选人响应招标文件要求的资格能力条件；（4）提出异议的渠道和方式；（5）其他。

【定标】国有资金占控股或主导地位的招标项目，招标人应当确定第一中标候选人为中标人。

【重新定标】当第一中标候选人放弃中标、因不可抗力不能履行合同、未按招标文件规定期限提交履约保证金或违法行为影响中标结果时，招标人“可以”确定第二中标候选人为中标人，“也可以”重新招标。

【重新审查】（15、19 二级考）当中标候选人经营、财务状况出现较大变化，可能影响其履约能力，招标人应当在“发出中标通知书前”通知“原评标委员会”根据“原来招标文件规定的评标标准和方法”重做审查确认。

1★. 依法招标项目，关于确定中标人的说法，正确的是（ ）。

- A. 招标人应当授权评标委员会定标  
B. 采用最低价法评标的，应当确定投标报价最低、投标工期最短的投标人为中标人  
C. 国有资金占控股或主导地位的招标项目，招标人可以确定任一中标候选人为中标人  
D. 第一中标候选人放弃中标的，招标人可以不确定第二候选人中标，宣布重新招标

【解析】评标委员会推荐中标候选人，定标是招标人的权利，招标人也可以授权评标委员会定标。A 错。

2. 关于依法必须招标项目的中标候选人公示，正确的是（ ）。

- A. 招标人应当自收到评标报告之日起 5 日内公示中标候选人，公示期不得少于 5 日  
B. 各中标候选人投标报价、投标工期等内容应当公示，但候选人排序情况应当保密  
C. 各中标候选人承诺的拟任项目经理的姓名、简历和业绩应当公示，但注册证书编号应当保密  
D. 投标人或利害关系人提出异议的渠道及方式应当进行公示

3. 《招标投标法实施条例》规定，招标人可以重新确定中标候选人或重新招标的情况有（ ）。

- A. 中标候选人拒绝附加条件签订合同 B. 中标候选人拒绝缴纳履约保证金  
C. 中标候选人因财务状况可能影响履约能力 D. 中标候选人存在不影响中标结果的违法行为

4. 某建设工程施工招标项目，开标会议上公布的标底为 6200 万元，最高投标限价 6600 万元。中标人甲的投标报价为 6000 万元。则招标人可以要求甲提交的履约保证金额度最高为（ ）。

- A. 620 万元 B. 660 万元 C. 600 万元 D. 80 万元

【解析】履约保证金不超过中标合同金额的10%，合同额=中标人投标报价。

	提交人	额度	有效期
投标保证金	所有投标人	≤项目估算价 2%，且≤80 万元	开标～签订合同
履约保证金★	中标人	≤合同额（中标人投标报价）10%	开工～竣工

## 二、招标投标投诉与处理（简记为：四件事情先找招标人，其他事情直接找政府）

对资格预审文件提出异议	至迟在提交资格预审文件截止时间 2 日前	招标人收到异议后 3 日内答复，答复前暂停招标投标活动	招标人不答复，或投标人对招标人答复不服的，可以向招标办投诉
对招标文件提出异议	至迟在提交投标文件截止时间 10 日前	招标人收到异议后 3 日内答复，答复前暂停招标投标活动	
对开标提出异议	开标现场当场提出	招标人当场回复并书面记录	
对评标结果提出异议	中标候选人公示期间	招标人收到异议后 3 日内答复，答复前暂停招标投标活动	
其他事项（例如：发现串标或者招标人拒绝发中标通知书）	知道之日起 10 日内	直接向招标办投诉	

5. 投标人或利害关系人自知道违法事实之日起 10 日内可以直接向招投标监管部门投诉的事项是（ ）。

- A. 招标文件                      B. 开标                      C. 评标结果                      D. 发现串标

6\*. 关于潜在投标人或投标人异议与投诉程序，说法正确的（ ）。

- A. 投标人对招标文件有异议的，应当在提交投标文件截止时间 15 日前向招标人书面提出异议  
B. 投标人对开标有异议的，应当在开标现场当场向招标人提出异议  
C. 投标人对评标结果有异议的，可以在中标合同签订前直接向招标行政监督部门投诉  
D. 招标人在对投标人异议做出书面答复前，应当继续招标投标活动

7\*. （2020 一级） 关于招标投标投诉与处理的说法，正确的是（ ）

- A. 投标人或者其他利害关系人认为招标投标活动不符合法律、行政法规的，可以自知道或者应当知道之日起 10 日内向行政监督部门投诉  
B. 行政监督部门应当自受理投诉之日起 30 个工作日内作出书面处理决定。需要检验、检测、鉴定、专家评审的，所需时间计算在内  
C. 投标人或者其他利害关系人没有证明材料可以提出投诉  
D. 投诉人就同一事项向两个以上有权受理的行政监督部门投诉的，两部门应当联合处理

【2016 二级水利实务案例（三），改】某水利招标项目，评标过程中，A 单位发现招标文件中工程量清单有漏项，遂书面要求招标代理机构澄清，招标代理机构认为不妥，未予受理。评标结束后，招标人收到评标报告后对评标结果进行公示，A 单位未中标，对招标文件和评标结果提出异议。

问题 1. 指出 A 单位做法有何不妥？说明理由。

2. A 单位对评标结果有异议的，应在什么时间提出？招标人收到异议后，应如何处理？

【答题要点】

- （1）A 单位对招标文件有异议的，应当在投标截止时间 10 日前提出。  
（2）A 单位对评标结果有异议的，应当在中标候选人网上公示期间向招标人提出。招标人应当自收到异议之日起 3 日内作出答复，作出答复前，应当暂停招标投标活动。

【答案】1. D    2. D    3. B    4. C    5. D（ABC 必须先向招标人异议，不得直接投诉）    6. B    7. A

## 2Z203020 建设工程承包制度（2 分）

【“甲指乙供”属违法行为】承包人负责采购的建筑材料、设备，发包人不得指定生产厂、供应商。

【资金保障】政府投资项目不得由施工单位垫资建设。资金来源不落实的政府投资项目不予批准。长期拖欠结算或者拖欠工程款的建设单位，有关部门不得批准其新项目的开工。

【建设单位违法发包】（1）将工程发包给个人的；（2）将工程发包给不具有相应资质的单位的；（3）依法应当招标未招标或未按照法定招标程序发包的；（4）设置不合理的招投标条件，限制、排斥潜在投标人或者投标人的；（5）将一个单位工程的施工分解成若干部分发包给不同的施工总承包或专业承包单位的。



1. 有关建设工程发包的基本规定中，说法正确的是（ ）。
- A. 社会投资工程不得由施工单位垫资建设      B. 对建设资金来源不落实的社会投资项目不予批准
- C. 长期拖欠工程款或拖延结算的建设单位，有关部门不得批准其新项目开工
- D. 建设单位可以将一个单位工程的施工分解成若干部分发包给不同施工单位

## 2Z203021 建设工程总承包（1题）

【工程总承包项目的发包方式】建设单位依法采用招标或者直接发包等方式选择工程总承包单位。工程总承包项目范围内的设计、采购或者施工中，有任一项属于依法必须进行招标的项目范围且达到国家规定规模标准的，应当采用招标的方式选择工程总承包单位。

【担任工程总承包的条件】工程总承包单位应当同时具有与工程规模相适应的工程设计资质和施工资质，或者由具有相应资质的设计单位和施工单位组成联合体。工程总承包单位应当具有相应的项目管理体系和项目管理能力、财务和风险承担能力，以及与发包工程相类似的设计、施工或者工程总承包业绩。

设计单位和施工单位组成联合体的，应当根据项目的特点和复杂程度，合理确定牵头单位，并在联合体协议中明确联合体成员单位的责任和权利。联合体各方应当共同与建设单位签订工程总承包合同，就工程总承包项目承担连带责任。

工程总承包单位不得是工程总承包项目的代建单位、项目管理单位、监理单位、造价咨询单位、招标代理单位。

**鼓励**设计单位申请取得施工资质，已取得工程设计综合资质、行业甲级资质、建筑工程专业甲级资质的单位，可以直接申请相应类别施工总承包一级资质。**鼓励**施工单位申请取得工程设计资质，具有一级及以上施工总承包资质的单位可以直接申请相应类别的工程设计甲级资质。完成的相应规模工程总承包业绩可以作为设计、施工业绩申报。

【工程总承包项目经理的任职资格】（1）取得相应工程建设类注册执业资格，包括注册建筑师、勘察设计注册工程师、注册建造师或者注册监理工程师等；未实施注册执业资格的，取得高级专业技术职称；（2）担任过与拟建项目相类似的工程总承包项目经理、设计项目负责人、施工项目负责人或者项目总监理工程师；（3）熟悉工程技术和工程总承包项目管理知识以及相关法律法规、标准规范；（4）具有较强的组织协调能力和良好的职业道德。

工程总承包项目经理不得同时在两个或者两个以上工程项目担任工程总承包项目经理、施工项目负责人。

【工程总承包项目中分包的选任】工程总承包单位可以采用直接发包的方式进行分包。但以暂估价形式包括在总承包范围内的工程、货物、服务分包时，属于依法必须进行招标的项目范围且达到国家规定规模标准的，应当依法招标。

- 2★. 关于工程总承包企业及其项目经理的要求，正确的是（ ）。
- A. 工程总承包项目范围内的设计、采购或者施工中，有任一项属于依法必须进行招标的项目范围且达到国家规定规模标准的，应当采用招标的方式选择工程总承包单位
- B. 工程总承包企业应当同时具有工程设计资质和施工资质，或者由具有相应资质的设计单位和施工单位组成联合体
- C. 具有一级及以上施工总承包资质的单位可以直接申请相应类别的工程设计甲级资质
- D. 工程总承包项目经理应当取得注册建造师和高级职称，熟悉工程造价，担任过同类工程施工项目经理
- E. 以暂估价形式包括在总承包范围内的工程、货物、服务分包时，属于依法必须进行招标的项目范围且达到国家规定规模标准的，应当依法招标

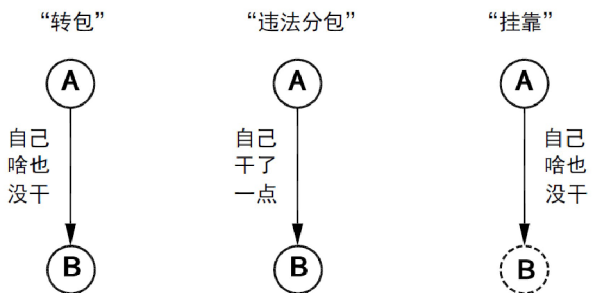
## 2Z203023 建设工程分包（1题）

总承包单位可以将专业工程进行分包。总承包或专业承包单位可以将劳务作业进行分包。

专业工程分包（幕墙、机电、装修等）	劳务作业分包（共13种，包括钢筋、电焊、水电、油漆、木工、泥瓦工等）
相同点：应分包给有资质的分包单位	
需要总承包合同约定或建设单位认可	不需要建设单位认可
主体结构不得进行专业工程分包	主体结构中的劳务作业可以全部分包
专业分包单位不得再进行专业工程分包	专业分包单位可以将劳务作业全部再分包



- 3★. 某型钢—混凝土组合结构工程，征得建设单位同意的下列分包情形中，属于违法分包的是（ ）。
- A. 总承包单位将其承包的钢结构工程进行分包      B. 劳务分包单位将其承包的部分劳务作业进行分包
- C. 钢结构专业分包单位将其承包的全部劳务作业进行分包
- D. 总承包单位将其承包的地下室混凝土浇筑作业进行分包
4. （2016 一级，2018 二级）总承包单位分包工程应当经过建设单位认可，这种认可的方式包括（ ）。
- A. 在总承包合同中规定分包的内容      B. 由建设单位指定分包，分包人与总承包单位签约
- C. 由建设单位推荐分包人      D. 劳务分包合同，也应由建设单位确认
- E. 总承包合同没有规定分包内容时，事先征得建设单位同意



“转包”中B是以自己的名义施工，且AB间有公开的“分包合同”

“挂靠”中B是冒充A施工，且AB间“合作协议”对外不公开。

- 【违法分包】**（4）施工总承包单位将房屋建筑工程的主体结构的施工分包给其他单位的，钢结构工程除外；
- 【转包】**（1）承包单位将其承包的全部工程转给其他单位（包括母公司承接建筑工程后将所承接工程交由具有独立法人资格的子公司施工的情形）或个人施工的；（2）承包单位将其承包的全部工程肢解以后，以分包的名义分别转给其他单位或个人施工的；（3）两个以上的单位组成联合体承包工程，在联合体分工协议中约定或者在项目实际实施过程中，联合体一方不进行施工也未对施工活动进行组织管理的，并且向联合体其他方收取管理费或者其他类似费用的，视为联合体一方将承包的工程转包给联合体其他方。
- 【挂靠=冒充】**有资质的施工单位相互借用资质承揽工程的，包括资质等级低的借用资质等级高的，资质等级高的借用资质等级低的，相同资质等级相互借用的。

**【以下可能是转包也可能是挂靠，关键看 AB 间是否签订公开的分包合同，B 有没有冒充 A】**（1）施工单位未派驻项目负责人、技术负责人、质量管理负责人、安全管理负责人等主要管理人员，或派驻的项目负责人、技术负责人、质量管理负责人、安全管理负责人中一人及以上与施工单位没有订立劳动合同且没有建立劳动工资和社会养老保险关系，或派驻的项目负责人未对该工程的施工活动进行组织管理，又不能进行合理解释并提供相应证明的；（2）合同约定由承包单位负责采购的主要建筑材料、构配件及工程设备或租赁的施工机械设备，由其他单位或个人采购、租赁，或施工单位不能提供有关采购、租赁合同及发票等证明，又不能进行合理解释并提供相应证明的；（3）专业作业分包人的工作范围是承包单位承包的全部工程，专业作业分包人计取的是除上缴给承包单位“管理费”之外的全部工程价款的；（4）承包单位通过采取合作、联营、个人承包等形式或名义，直接或变相将其承包的全部工程转给其他单位或个人施工的；（5）专业工程的发包单位不是该工程的施工总承包或专业承包单位的，但建设单位依约作为发包单位的除外；（6）专业作业的发包单位不是该工程承包单位的；（7）施工合同主体之间没有工程款收付关系，或者承包单位收到款项后又又将款项转拨给其他单位和个人，又不能进行合理解释并提供材料证明的。

总结后，简记为三步：1，查人查社保；2，查合同查增值税发票；3，查银行流水。

**【行政处罚追溯期限】**对于违法发包、转包、违法分包、挂靠等违法行为的行政处罚追溯期限为 **2 年**，应当从存在违法行为的建筑工程**竣工验收之日起**计算；合同工程量未全部完成而解除或终止履行合同的，自**合同解除或终止之日起**计算。（简记为：违法行为终了之日起 2 年）

5. 甲公司和乙公司组成联合体中标一项市政工程。联合体协议约定：甲负责具体组织施工，乙负责对业主和政府沟通工作。乙收到工程款后提取 20%作为合作收益，剩余 80%由甲支配，甲自负盈亏。该行为应被认定为（ ）。
- A. 联营投资      B. 非法借贷      C. 转包      D. 挂靠

6. 下列情形中，属于违法分包的是（ ）。

- A. 施工总承包单位不履行管理义务，只向实际施工单位收取费用，主要建筑材料、构配件、设备的采购由其他单位实施
- B. 施工单位将其承包的全部工程转给其他单位或个人的
- C. 施工总承包单位或专业承包单位将工程分包给不具备相应资质单位的
- D. 专业分包单位将其承包的工程中劳务作业部分再分包的

【本节答案】1. C      2. ABCE      3. B      4. AE      5. C      6. C

## 2Z203030 建筑市场信用体系建设（2~3 分）

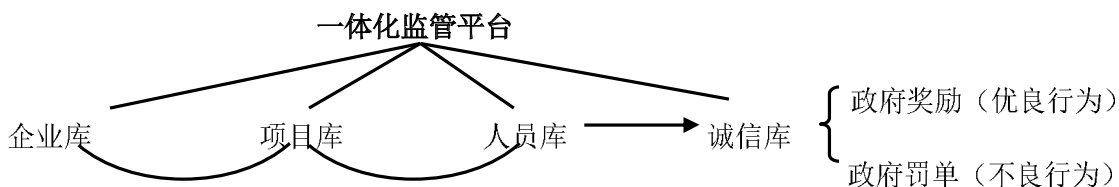
### 2Z203031 建筑市场诚信行为信息的分类

建筑市场信用信息由基本信息、优良信用信息、不良信用信息构成。

【基本信息】注册登记信息、资质信息、工程项目信息、注册执业人员信息等。

【优良信息】建筑市场各方主体在工程建设活动中获得的县级以上行政机关或群团组织表彰奖励等信息。

【不良信息】建筑市场各方主体在工程建设活动中受到县级以上住房城乡建设主管部门行政处罚的信息，以及经有关部门认定的其他不良信用信息。



1. 以下有关建筑市场信用信息，说法正确的是（ ）。

- A. 建筑市场信用信息分为基本信息，优良信用信息和不良信用信息三类
- B. 基本信息仅包括企业注册登记、资质信息和工程项目信息
- C. 中国建筑业协会颁发的“鲁班奖”属于优良信用信息
- D. 因工期拖延受到业主罚款属于不良信用信息
- E. 基本信息长期公开，优良信用信息和不良信息一般公布期限为6个月到3年

### 2Z203032 建筑市场施工主体不良行为记录认定标准（1 分）

【施工单位的不良行为记录认定标准\*】（每年必考1题）

（一）资质不良行为认定标准（资质资格违法，违反《建筑法》的“资质管理”）：

（1）未取得资质证书承揽工程的，或超越本单位资质等级承揽工程的；（2）以欺骗手段取得资质证书承揽工程的；（3）允许其他单位或个人以本单位名义承揽工程的；（4）未在规定期限内办理资质变更手续的；（5）涂改、伪造、出借、转让《建筑业企业资质证书》的；（6）按照国家规定需要持证上岗的技术工种的作业人员未经培训、考核，未取得证书上岗，情节严重的。

（二）承揽业务不良行为认定标准（接活，违反《招标投标法实施条例》）：

（1）行贿、提供回扣或者给予其他好处等不正当手段承揽业务的；（2）串通投标或与招标人串通投标的，以向招标人或评标委员会成员行贿的手段谋取中标的；（3）以他人名义投标或以其他方式弄虚作假，骗取中标的；（4）不按照与招标人订立的合同履行义务，情节严重的；（5）将承包的工程转包或违法分包的\*\*\*。

（三）质量不良行为认定标准（干活，违反《质量管理条例》）：

（1）偷工减料，使用不合格建筑材料、建筑构配件和设备的，或者不按照工程设计图纸施工的；（2）未按照节能设计进行施工的；（3）未对建筑材料、建筑构配件、设备和商品混凝土进行检测，或未对涉及结构安全的试块、试件以及有关材料取样检测的；（4）工程竣工验收后，不向建设单位出具质量保修书的，或质量保修的内容、期限违反规定的；（5）不履行保修义务或者拖延履行保修义务的。

（四）安全不良行为认定标准（干活，违反《安全生产管理条例》）：

（五）拖欠工程款或工人工资不良行为认定标准。

- 2★. 关于建筑施工企业的信用不良行为，说法正确的是（ ）。
- A. 甲企业允许包工头李某以自己名义承揽工程，属于承揽不良行为
- B. 乙企业取得资质证书后，降低安全生产条件的，属于资质不良行为
- C. 丙企业未对其施工项目中涉及结构安全的材料进行取样检测，属于安全不良行为
- D. 丁企业将工程转包或违法分包，属于承揽不良行为

## 2Z203033 建筑市场诚信行为的公布和奖惩（1分考4句）

【信息公开】建筑诚信行为记录由各级建设行政主管部门在省级监管平台和全国监管平台上统一公布。信息公开不得危及国家安全、公共安全、经济安全和社会稳定，不得泄露国家秘密、商业秘密和个人隐私。

企业基本信息，长期公开。优良行为记录信息公开期限为3年。不良行为记录信息公开期限一般为6个月至3年，并不得低于相关行政处罚期限。

省、自治区和直辖市建设行政主管部门负责审查整改结果，对整改确有实效的，由企业提出申请，经批准，可缩短其不良行为记录信息公开期限，但公布期限最短不得少于3个月；对于拒不整改或整改不力的单位，信息发布部门可延长其不良行为记录信息公开期限。

【招投标违法行为记录公布】招投标违法行为记录公告期限为6个月。依法限制招投标资格，期限长于6个月的，公告期限从其决定（注意：>6个月的，公告期限=限制期限；≤6个月的，按照6个月）。

【具体规定（网页维护）】（1）当事人认为公告记录与行政处理决定的相关内容不符的，可向公告部门提出书面更正申请。公告部门接到申请后，在5个工作日内核对。公告的记录与行政处理决定的相关内容不一致的，应当更正并告知申请人；公告记录与行政处理决定的相关内容一致的，也应当告知申请人。公告部门在作出答复前不停止对违法行为记录的公告。（2）行政处理决定在被行政复议或行政诉讼期间，公告部门依法不停止对违法行为记录的公告，但行政处理决定被依法停止执行的除外。（3）行政处罚决定经行政复议、行政诉讼以及行政执法监督被变更或被撤销，应及时变更或删除该不良记录。

3. （2019 二级）根据《建筑市场诚信行为信息管理办法》，关于建筑市场诚信行为记录信息的公布期限的说法，正确的是（ ）。

- A. 对整改确有实效的，经企业申请，可缩短其不良记录信息公开期限，但公布期限最短不得少于6个月
- B. 建筑市场诚信行为记录的公布期限一般为6个月至3年
- C. 对招标投标违法行为记录公告期限为1年
- D. 行政处理决定认定对招标投标当事人资质限制期限短于6个月的，公告期限从其决定

4. 根据《建筑市场诚信行为信息管理办法》，建筑市场诚信行为记录信息可以停止公告的情形是（ ）。

- A. 行政处罚决定在被行政复议期间的
- B. 行政处罚决定被依法停止执行的
- C. 行政处罚决定经行政诉讼被变更的
- D. 企业整改经审查确有实效的

【建筑市场主体“黑名单”】县级以上住房城乡建设主管部门按照“谁处罚、谁列入”的原则，将存在下列情形的建筑市场各方主体，列入建筑市场主体“黑名单”：（一）利用虚假材料、以欺骗手段取得企业资质的；（二）发生转包、出借资质，受到行政处罚的；（三）对工程质量负有主要责任的建筑市场各方主体，发生重大及以上工程质量安全事故，或1年内累计发生2次及以上较大工程质量安全事故，或发生性质恶劣、危害性严重、社会影响大的较大工程质量安全事故，受到行政处罚的；（四）经法院判决或仲裁机构裁决，认定为拖欠工程款，且拒不履行生效法律文书确定的义务的。各级住房城乡建设主管部门应当将建筑市场主体“黑名单”和拖欠农民工工资“黑名单”的建筑市场各方主体加强监管。

5. 根据《建筑市场信用管理暂行规定》，以下应当列入建筑市场主体“黑名单”的行为是（ ）。

- A. 在申请资质过程中使用虚假材料，被警告的
- B. 发生转包、出借资质，受到行政处罚的
- C. 发生一般工程质量安全事故，受到工程业主处罚的
- D. 因拖欠工程款被起诉的

【本节答案】1. AC 2. D 3. B 4. B（A不停止公告；C是变更；D是缩短公告） 5. B

## 2Z204000 建设工程合同和劳动合同法律制度（25 分）

### 2Z204010 建设工程合同制度（10~12 分）

#### 2Z204011 建设工程施工合同的法定形式和内容（1 分）

订立合同，有书面形式（合同书、信件、电子邮件、数据电文等）、口头形式和其他形式（例如坐公交投币，属于以行为推定合同成立的其他形式，也叫默示合同）。**建设工程合同应当采用书面形式**（包括 3 个：勘察、设计、施工合同，但注意：监理合同不是建设工程合同，而是委托合同）。

1. （2014、2015 二级）根据《民法典》，应当采用书面形式的合同是（ ）。

- A. 租赁合同                      B. 建设工程合同                      C. 借款合同                      D. 买卖合同

2\*. （2016、2018 二级）关于合同形式的说法，正确的是（ ）。

- A. 书面形式合同是指纸质合同                      B. 当事人的行为可以构成默示合同  
C. 书面形式是主要的合同形式                      D. 未依法采用书面形式订立合同的，合同无效

【解析】C 不能选，生活中大部分交易都是口头的。D，合同法虽然要求施工合同书面，但从未规定口头施工合同无效。

3. 经过招投标，建设单位甲与施工单位乙签订建设工程施工合同，施工合同具有的法律特征是（ ）。

- A. 甲、乙均必须具有法人资格                      B. 合同应当采用书面形式或其他形式  
C. 合同必须采用示范文本                      D. 合同主要条款应当与招标文件和中标人投标文件内容一致

【发包人义务】（1）不得违法发包（2）提供必要施工条件（3）及时检查隐蔽工程（4）及时验收工程（5）支付工程价款。

【承包人义务】（1）不得转包和违法分包工程（2）自行完成建设工程主体结构施工（3）接受发包人有关检查（4）交付竣工验收合格的建设工程（5）工程质量不符合约定的修理。

4. 建设工程施工合同中，承包人的主要义务有（ ）。

- A. 投保建筑工程一切险                      B. 及时验收隐蔽工程  
C. 修复因设计原因导致的质量缺陷                      D. 自行完成全部工程施工

【本节答案】1. B                      2. B                      3. D                      4. C

### 2Z204012 建设工程工期和价款支付的规定（1~2 分）

实际工期（=实际竣工日-实际开工日-工期顺延天数） vs 合同工期

【实际开工日的认定】合同对实际开工日的认定有约定的，按约定。没有约定产生争议起诉的，法院应分别按以下情形认定：

（1）\*开工日期为发包人或者监理人发出的开工通知载明的开工日期；开工通知发出后，尚不具备开工条件的，以开工条件具备的时间为开工日期；因承包人原因导致开工时间推迟的，以开工通知载明的时间为开工日期。

（2）承包人经发包人同意先行实际进场施工的，以实际进场施工时间为开工日期。

（3）发包人或者监理人未发出开工通知，亦无相关证据证明实际开工日期的，应当综合考虑开工报告、合同、施工许可证、竣工验收报告或者竣工验收备案表等载明的时间，并结合是否具备开工条件的事实，认定开工日期。

【工期顺延】当事人约定“顺延工期应当经发包人签证确认”。承包人虽未取得工期顺延的签证确认，但能够证明在合同约定的办理期限内向发包人申请过工期顺延的，对其顺延合理工期的主张，人民法院应予支持。

当事人明确约定，“承包人未在约定时间内提出工期顺延申请视为工期不顺延”的，按照约定处理。

【实际竣工日认定】\*合同对实际竣工日的认定有约定的，按约定。没有约定产生争议起诉的，法院按以下方式处理：（1）建设工程竣工验收合格的，以竣工验收合格之日为实际竣工日；（注意这种情况中，管理和实务教材是以提交竣工验收申请报告之日作为实际竣工日。因此：考哪门照哪门答）（2）承包人已经提交竣工验收报告，发包人拖延验收的，以承包人提交验收报告之日为竣工日期；（3）建设工程未经竣工验收，发包人擅自使用的，以转移占有建设工程之日为竣工日期。

1★. 根据《最高人民法院关于审理建设工程施工合同纠纷案件适用法律问题的解释》，关于建设工程开工日期和竣工日期的确认，说法正确的是（ ）。

- A. 开工通知发出后，尚不具备开工条件的，以开工通知载明的时间为开工日期
- B. 因承包人原因导致开工时间推迟的，以实际进场施工时间为开工日期
- C. 承包人已经提交竣工验收报告，发包人拖延验收的，以实际通过竣工验收合格之日为竣工日期
- D. 建设工程未经竣工验收，发包人擅自使用的，以转移占有建设工程之日为竣工日期

【施工合同与招标文件投标文件中标通知书不一致】当事人签订的建设工程施工合同与招标文件、投标文件、中标通知书载明的工程范围、建设工期、工程质量、工程价款不一致，一方当事人请求将招标文件、投标文件、中标通知书作为结算工程价款的依据的，人民法院应予支持。

【数份施工合同均无效的结算】当事人就同一建设工程订立的数份建设工程施工合同均无效，但建设工程质量合格，一方当事人请求参照实际履行的合同关于工程价款的约定折价补偿承包人的，人民法院应予支持。实际履行的合同难以确定，当事人请求参照最后签订的合同约定折价补偿的，人民法院应予支持。

2（2020二级）. 根据《最高人民法院关于审理建设工程施工合同纠纷案件适用法律问题的解释（二）》，关于工程价款结算的方法，正确的是（ ）。

- A. 当事人就同一建设工程订立的数份建设工程施工合同均无效，建设工程质量合格，可以直接参照最后订立的合同结算建设工程价款
- B. 当事人就同一建设工程订立的数份建设工程施工合同均无效，建设工程质量不合格，可以参照实际履行的合同结算建设工程价款
- C. 当事人签订的建设工程施工合同与招标文件、投标文件、中标通知书载明的工程范围、建设工期、工程质量、工程价款不一致的，应当将建设工程施工合同作为结算建设工程价款的依据
- D. 当事人就同一建设工程订立的数份建设工程施工合同均无效，建设工程质量合格，可以请求参照实际履行的合同结算建设工程价款

【工程欠款】机关、事业单位和大型企业迟延支付中小企业款项的，应当支付逾期利息。双方对逾期利息的利率有约定的，约定利率不得低于合同订立时1年期贷款市场报价利率；未作约定的，按照每日利率万分之五支付逾期利息。利息从约定的付款日计算。如果付款时间没有约定或约定不明，则依次按照：（1）建设工程已实际交付的，为交工日；（2）工程没有交付的，为提交竣工结算文件日；（3）建设工程未交付，工程价款也未结算的，为当事人起诉日。（注意法律上任何时候123都是有先后顺序的，先按1再按2再按3）

【工程垫资★】政府投资项目所需资金应当按照国家有关规定确保落实到位，不得由施工单位垫资建设。当事人对垫资和垫资利息有约定，承包人请求按照约定返还垫资及其利息的，应予支持。当事人对垫资没有约定的，按照工程欠款处理。

	有约定	无约定（必考，考前背熟）★
欠款利息	按约定 (≡合同订立时1年期贷款市场报价利率)	按照每日0.05%支付利息 (年利率18%)
垫资利息	按约定	不予支持

3. 大型企业甲拖欠小型施工单位乙工程款300万元一年，双方在合同中对逾期利息的利率没有约定，已知，合同订立时1年期贷款市场报价利率为6%，存款利率为3%，则甲应支付乙的工程欠款逾期利息为（ ）。

- A. 9      B. 18      C. 54      D. 双方对欠款逾期利息利率没有约定，因此逾期利息不予支持

4（2016二级）. 建设工程施工合同对付款时间没有约定或约定不明，则应付款时间为（ ）。

- A. 建设工程已竣工验收的，为竣工验收合格之日      B. 工程价款确定之日
- C. 建设工程未交付的，为竣工结算完成之日
- D. 建设工程未支付，工程价款也未结算的，为当事人起诉之日

5. 发包人和承包人在合同中约定垫资和垫资利息，后双方因垫资返还发生纠纷诉至法院。关于该垫资的说法，正确的是（ ）。

- A. 法律规定禁止垫资，双方约定的垫资条款无效      B. 如果是社会投资项目则不得由施工单位垫资建设
- C. 发包人应返还承包人垫资，但可以不支付利息
- D. 双方约定的垫资条款有效，发包人应返还承包人垫资并支付利息

【**优先受偿权**】发包人欠付工程价款，承包人应首先催告（至少 1 个月），催告无效时，方可行使优先权。两种：1，与发包人协议将工程折价；2，向法院申请拍卖后优先受偿。但工程本身不宜折价、拍卖的除外。

- (1) 建筑工程的承包人的优先受偿权优于抵押权和其他债权。
- (2) 装饰装修工程的承包人，请求装饰装修工程价款就该装饰装修工程折价或者拍卖的价款优先受偿的，人民法院应予支持，但装饰装修工程的发包人不是该建筑物的所有权人的除外。
- (3) 建设工程质量合格，承包人请求其承建工程的价款就工程折价或者拍卖的价款优先受偿的，人民法院应予支持。未竣工的建设工程质量合格，承包人请求其承建工程的价款就其承建工程部分折价或者拍卖的价款优先受偿的，人民法院应予支持。
- (4) 承包人建设工程价款优先受偿的范围依照国务院有关行政主管部门关于建设工程价款范围的规定确定（直接费+间接费+利润+税金）。承包人就逾期支付建设工程价款的利息、违约金、损害赔偿金等主张优先受偿的，人民法院不予支持。
- (5) 优先权期限为自应付工程价款之日起，最长不超过 18 个月，过期消灭（即所有款项均转化为普通债）。
- (6) 发包人与承包人约定放弃或者限制建设工程价款优先受偿权，损害建筑工人利益，发包人根据该约定主张承包人不享有建设工程价款优先受偿权的，人民法院不予支持。

6. 下列款项中，属于承包人行使建设工程价款优先受偿权应当包含的内容有（ ）。

- A. 发包人欠付工程价款的利息                      B. 承包人实际支出的人工费、机械设备租赁费
- C. 承包人提交的投标保证金、履约保证金          D. 工程价款内包含的利润和税金
- E. 承包人因发包人违约造成的损失

7★（2020 一级）。根据《最高人民法院关于审理建设工程施工合同纠纷案件适用法律问题的解释》，关于建设工程合同承包人工程价款优先受偿权的说法，正确的有（ ）。

- A. 装饰装修工程的承包人就装饰装修工程折价或者拍卖的价款享有优先受偿权
- B. 未竣工的建设工程质量合格，承包人请求其承建工程的价款就其承建工程部分折价或者拍卖的价款优先受偿的，人民法院不予支持
- C. 承包人在投标文件或合同文本中承诺放弃工程价款优先受偿权的，一律有效
- D. 承包人行使建设工程价款优先受偿权的期限为 12 个月
- E. 承包人行使建设工程价款优先受偿权的期限自发包人应当给付建设工程价款之日起算

【本节答案】1. D    2. D    3. C    4. D    5. D    6. BD    7. AE

## 2Z204014 无效合同和效力待定合同（2 分）

合同效力类型	特征*	具体事由
无效合同	违法	无民事行为能力人实施的民事法律行为
		以虚假的意思表示实施的民事法律行为
		违反“法律、行政法规强制性”规定
		违背公序良俗
		“恶意串通”，损害他人利益
可撤销合同	违心	重大误解
		显失公平
		欺诈
		胁迫
效力待定合同	无交易资格	（自然人）超越民事行为能力订立
		无权代理

1. 下列建设工程合同中，属于无效合同的有（ ）。（=违法）

- A. 投标人串通投标中标后与招标人签订的合同                      B. 招标文件要求投标人垫资并据此签订的合同
- C. 建设单位因对工程内容有重大误解而订立的合同                  D. 分包单位胁迫施工企业订立的合同
- E. 建设单位为逃税、洗钱而订立的施工合同



【无效合同的特征】（1）违法或损害社会公共利益；（2）不得履行；（3）自订立时起就不具有法律效力。

【无效的免责条款】（1）造成对方人身损害的；（2）故意或重大过失造成对方财产损失的。

【四类无效（违法）施工合同】①无资质或超越资质②挂靠③中标无效④转包、违法分包。

【无效合同的法律后果】合同部分无效，不影响其他部分效力的，其他部分仍然有效。合同不生效、无效、被撤销或者终止的，不影响合同中有关解决争议方法的条款的效力。

合同无效或者被撤销后，应当返还财产；不能返还或者没有必要返还的，应当折价补偿。过错方应当赔偿对方损失。（注意合同无效，无约可违。因此，该责任不包括“继续履行、违约金定金”等违约责任★）

【无效施工合同的结算】建设工程施工合同无效，但建设工程经验收合格的，可以参照合同关于工程价款的约定折价补偿承包人。建设工程施工合同无效，且建设工程经验收不合格的，（1）修复后的建设工程经验收合格的，发包人可以请求承包人承担修复费用；（2）修复后的建设工程经验收不合格的，承包人无权请求参照合同关于工程价款的约定折价补偿。发包人对因建设工程不合格造成的损失有过错的，应当承担相应的责任。

2. 下列无效合同案例中，说法正确的有（ ）。

A. 甲乙4月1日签订一份施工合同。合同履行中双方发生争议，甲于5月20日单方要求解除合同。乙遂向法院提起诉讼，法院于6月30日判定该合同无效。则该合同自6月30日起无效

B. 丙丁组成联合体中标一项市政工程。丙丁签订协议约定：丙负责具体组织施工，丁负责对业主和政府沟通工作，丙丁按利润五五分成。该协议应认定为工程转包合同，合同无效，且约定的利润分成条款无效

C. 某工程分包合同约定：由分包方负责完成总包合同范围内的主体工程，并向总包支付5%管理费，分包每发生一次安全质量事故应向总包支付合同价款0.5%的违约金。工期100天，每拖延一天应向总包支付工期罚款3000元。则该合同无效，工期和违约金条款也无效

D. 某工程施工合同约定价款为1亿元，施工成本为0.9亿元，按发包人核算造价为0.95亿元。后该合同无效，但建设工程经验收合格，则该施工企业能获得法院支持的最高结算价款为0.9亿元

E. 劳务分包合同约定：因施工造成的人员伤亡责任一概由分包方自行承担，合同争议由上海仲裁委员会仲裁。此分包合同中，违法的免责条款无效，但不影响其他部分效力的，其他部分仍然有效

## 二、效力待定合同

【定义】合同虽然已经成立，但因其不完全符合有关生效要件的规定，其合同效力能否发生尚未确定，须经法律规定的条件具备才能生效。

【限制行为能力人订立】限制民事行为能力人实施的纯获利益的民事法律行为或者与其年龄、智力、精神健康状况相适应的民事法律行为有效；实施的其他民事法律行为经法定代理人同意或者追认后有效。

【无权代理】行为人（乙）没有代理权、超越代理权或者代理权终止后，仍然实施代理行为，未经被代理人（甲）追认的，对被代理人（甲）不发生效力。

相对人（丙）可以催告被代理人（甲）自收到通知之日起30日内予以追认。被代理人（甲）未作表示的，视为拒绝追认。行为人（乙）实施的行为被追认前，善意相对人（丙）有撤销的权利。撤销应当以通知的方式作出。

行为人（乙）实施的行为未被追认的，善意相对人（丙）有权请求行为人（乙）履行债务或者就其受到的损害请求行为人（乙）赔偿。但是，赔偿的范围不得超过被代理人（甲）追认时相对人（丙）所能获得的利益。

相对人（丙）知道或者应当知道行为人（乙）无权代理的，相对人（丙）和行为人（乙）按照各自的过错承担责任。无权代理人（乙）以被代理人（甲）的名义订立合同，被代理人（甲）已经开始履行合同义务或者接受相对人（丙）履行的，视为对合同的追认。

3. 甲施工单位委托某乙代为采购10吨16mm螺纹钢，并约定最高采购价格3500元/吨。乙持授权委托书向丙供应商采购，丙提出供货价格最低为4000元/吨，乙同意后双方签订合同。丙随后就此发函催告了甲，但甲未置可否。一个月后，丙将货物发到甲的施工现场，甲因为工地急需，接受货物并支付了部分货款。此后丙索要余款，甲只同意按3500元/吨支付。则以下说法错误的是（ ）。

A. 乙以甲的名义与丙订立的采购合同属于效力待定

B. 甲收到丙催告通知之日起30日内，未作出表示，视为追认

C. 甲在追认乙采购的货物之前，丙有撤销的权得，并且撤销应以通知的方式作出

D. 甲接受货物并履行合同义务，应视为对合同的追认

【答案】1. AE      2. BCE      3. B



## 2Z204015 合同的履行、变更、转让、撤消和终止（2~3分）

【合同履行】当事人姓名名称变更或法定代表人、承办人变动，不影响合同继续履行（也不需要重签合同）。

【合同变更（主体不变内容变）】

合同变更需当事人双方①协商一致且②内容明确且③合法。合同变更内容约定不明，推定为未变更（应按原合同约定继续履行）。

工程设计变更的合法程序：由设计单位出具设计变更图纸，总监签发工程变更令方可实施。

《民法典》新增“情势变更”条款：合同的基础条件发生了订立合同时无法预见的重大变化，继续履行合同对于当事人一方明显不公平的，不利方可以请求法院或仲裁机构变更或解除合同。

1★（2016、2018 二级改）。关于施工合同变更的说法，正确的是（ ）。

- A. 合同变更内容约定不明确，推定为未变更
- B. 施工合同变更与工程变更范围一致
- C. 非实质性的条款变更无需协商一致
- D. 合同的基础条件发生了订立合同时无法预见的重大变化，继续履行合同对于当事人一方明显不公平的，不利方只能请求法院解除合同

【合同转让（内容不变主体变）】

（一）【债权转让】应通知债务人（无需同意），未经通知债权转让协议本身有效，但对债务人不发生效力。

【债务转移】应经过债权人同意。债务人或者第三人可以催告债权人在合理期限内予以同意，债权人未作表示的，视为不同意。

（二）三种转让无效：（1）债权性质不得转让；（2）当事人约定不得转让；（3）法律规定不得转让。

（三）债务人对让与人（原债权人）的抗辩，可以向受让人（新债权人）主张。

（四）主债权转让的，从债权一并转移。

2. 根据法律规定，下列合同转让行为无效的是（ ）。

- A. 总包甲把工程主体结构和关键性工作的施工转让给乙施工单位
- B. 甲通知乙将自己对乙单位的一笔债务部分转让给丙，随后丙催告乙于 1 个月内确认，乙未置可否
- C. 甲将中标的某项目的劳务作业分包给具有相应资质的丁企业
- D. 甲违反不得转让债权的条款，将自己对乙单位的一笔债权转让给丙公司
- E. 甲将自己对乙单位的一笔债权转让给丙公司，随后通知乙单位，乙未置可否

【可撤消合同★】重大误解、显失公平、欺诈、胁迫订立的合同，只有一方（误解方、受损害方、受欺诈方、受胁迫方）有权请求人民法院或者仲裁机构（强行）予以撤销。

撤销权消灭的情形包括：①当事人自知道或者应当知道撤销事由之日起 1 年内、重大误解的当事人自知道或者应当知道撤销事由之日起 90 日内没有行使撤销权；②当事人受胁迫，自胁迫行为终止之日起 1 年内没有行使撤销权；③具有撤销权当事人知道撤销事由后明确表示或者以自己的行为表明放弃撤销权。④当事人自民事法律行为发生之日起 5 年内没有行使撤销权的，撤销权消灭。

合同未撤销的，自始有效；合同被撤销的，自始无效。

3. 施工单位由于重大误解，在订立买卖合同时将想购买的 A 型钢材误写为买 B 型钢材，则施工单位（ ）。

- A. 只能按合同约定，购买 B 型钢材履行合同
- B. 由于重大误解，可以解除该合同
- C. 可以自知道误写为 B 型钢材之日起 90 日内请求法院予以撤销该合同
- D. 若订立合同之日起 5 年内施工单位没有行使撤销权的，则撤销权消灭
- E. 由于重大误解，可以要求确认该合同无效

【合同解除（取消交易、退钱退货）】仅适用于“有效合同”，无效合同、可撤销合同不适用合同解除。★

协商解除（不符合法定条件）：只有对方同意时，合同才能解除。

法定解除（符合法定条件）：通知到达对方时，合同即可解除。

【依法单方解除原理】一般原则：先催告后解除；个别例外：无需催告直接解除。

【解除通知程序及异议】当事人一方依法主张解除合同的，应当通知对方。合同自通知到达对方时解除；对方对解除合同有异议的，任何一方当事人均可以在3 个月内请求人民法院或者仲裁机构确认解除行为的效力。

【发包人单方解除施工合同情形】（1）承包人明确表示或以行为表明不履行的；（2）承包人在约定期限内未完工，经催告仍未完工的；（3）已完工程质量不合格并拒绝修复的；（4）承包人转包、违法分包的。

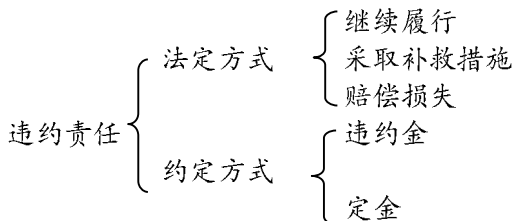
【承包人单方解除施工合同情形】（1）发包人提供的主材、构配件和设备不符合强制性标准，且催告无效的；（2）发包人不履行约定的协助义务，且催告无效的。

4. 发包人发生以下情形，且在催告的合理期限内仍未履行相应义务，致使不能履行合同。承包人请求解除建设工程施工合同，人民法院应予支持的是（ ）。

- A. 未按约定支付工程价款      B. 拖欠垫资利息      C. 提供的设备和构配件不符合强制性标准  
D. 迟延交付施工场地发生停工工损失拒绝赔付      E. 不履行约定的协助义务

## 2Z204016 违约责任及违约责任的免除（1 分）

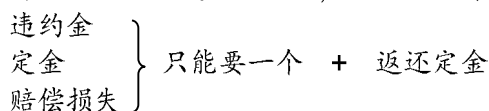
【违约责任种类（每年必考，考前务必背熟）】



【违约责任的相互适用（考前把图背熟）】

约定的违约金过分高于造成的损失（最高法院规定，“过分”指超过实际损失的 30%），人民法院或者仲裁机构可以根据当事人的请求予以适当减少。

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。定金不足以弥补一方违约造成的损失，对方可以请求赔偿超过定金数额的损失。



【违约责任的法定免除】因不可抗力不能履行合同的，根据影响，全部或部分免责。但当事人迟延履行后发生不可抗力的，不能免除责任。

5. 关于违约金的说法，正确的有（ ）。

- A. 支付违约金是一种民事责任的承担方式  
B. 约定的违约金低于造成的损失时，当事人可以请求人民法院或者仲裁机构予以增加  
C. 违约方支付违约金后，非违约方有权要求其继续履行  
D. 当事人既约定违约金又约定定金的，一方违约时，对方可以同时适用违约金条款和定金条款  
E. 约定的违约金过分高于造成的损失，人民法院或者仲裁机构可以根据当事人的请求予以适当减少

## 2Z204017 建设工程合同示范文本的性质与作用（简记为：示范=参考）

《建设工程施工合同（示范文本）》由合同协议书、通用条款、专用条款三部分组成。示范文本是专家编制，内容比较完整考虑比较周全。对当事人订立合同起参考作用，可以参考也可以不参考。合同的成立与生效同当事人是否采用合同示范文本无直接关系。

【本节答案】1. A    2. ABD    3. CD    4. ACE    5. ABCE

## 2Z204020 劳动合同及劳动者权益保护制度（10 分）

（不考，了解）	民事合同（兔子~兔子）	劳动合同（兔子~狮子）
宗旨	合同自由，国家被动干预	合同不自由，国家主动干预
	平等保护	强调保护劳动者
合同形式	灵活	必须书面
合同效力	有效、无效、效力待定、可撤销	有效、无效
合同变更	协商一致	协商一致
合同解除权	双方平等行使	劳动者辞职自由，单位非法定事由不得辞退劳动者
缔约过失责任制度	有	无
违约责任制度	有	国家一般不承认，两个例外
合同担保制度	保证、抵押、质押、留置、定金	禁止一切担保

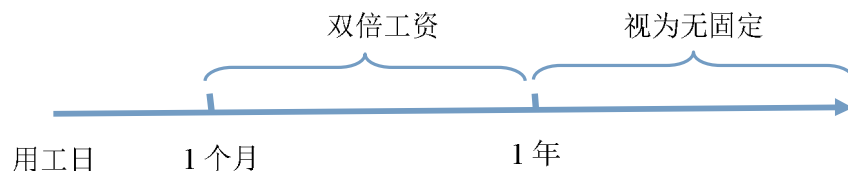
## 2Z204021 劳动合同订立的规定（1分考4句）

【**劳动合同订立原则**】用人单位招用劳动者，不得要求劳动者提供担保，不得以其他名义向劳动者收取财物，不得扣押劳动者身份证或其他证件。

【**劳动合同种类**】分为固定期限劳动合同、无固定期限劳动合同、完成一定工作任务为期限的劳动合同。有下列情形之一，应当订立无固定期限劳动合同（2019 二级考）：（1）劳动者在该用人单位“连续”工作满十年的；（2）用人单位初次实行劳动合同制度或者国有企业改制重新订立劳动合同时，劳动者在该单位连续工作满十年且距法定退休年龄不足十年的；（3）“连续”订立二次固定期限劳动合同，续订劳动合同的。

用人单位自用工之日起满1年不与劳动者订立书面劳动合同的，视为已经订立无固定期限劳动合同。

### 【用人单位不签订书面劳动合同的后果】

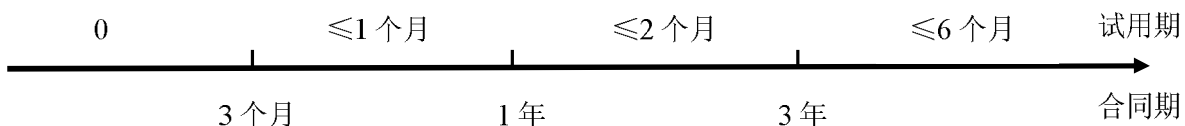


【**劳动合同条款**】劳动合同应当约定（=不能不约定）以下条款：（一）劳动合同期限；（二）工作内容和工作地点；（三）工作时间和休息休假；（四）劳动报酬；（五）社会保险；（六）劳动保护、劳动条件和职业危害防护等。劳动合同可以约定（=可以不约定）试用期、培训、保守秘密、补充保险和福利待遇等。

1. 下列有关劳动合同签订做法正确的是（ ）。

- A. 与公司已连续签订两次固定期限合同的王某在续签第三次合同时，要求签无固定期限合同，单位以王某工作年限未满10年为予以拒绝
- B. 李某上班1年，单位仍未与其签订书面劳动合同，应视为单位与李某已订立无固定期限合同
- C. 赵某担任财务岗位，单位与其签订劳动合同时，要求其提供两名本地户口的担保人
- D. 周某应聘电焊工岗位，单位与其签订的劳动合同中没有约定社保和劳保条款

### 【试用期条款（必考1~2句，图考前背熟，然后注意几个下划线）】



（一）同一单位与同一劳动者（终身）只能约定一次试用期。

（二）三种情况不得约定试用期：（1）以完成一定工作任务为期限的劳动合同；（2）劳动合同期限不满三个月的；（3）非全日制用工合同。

（三）试用期包含在劳动合同期限内。劳动合同仅约定试用期的，试用期不成立，该期限为劳动合同期限。

（四）劳动者试用期工资不得低于（1）本单位同岗位最低档工资80%或者（2）劳动合同约定工资的80%，并（3）不得低于用人单位所在地的最低工资标准。

2. 以下签订的劳动合同中，试用期合法的是（ ）。

- A. 李某和公司签订一个期限为2年的固定期限劳动合同，约定3个月的试用期
- B. 张某来到公司以后，仅和公司签订了3个月的试用期合同
- C. 陈某来到公司上班，签订2年固定期限合同，没有约定试用期
- D. 王某和单位签订了无固定期限劳动合同，约定试用期为7个月

### 【劳动合同的生效与无效】

（一）劳动合同自双方在合同文本签字或盖章时生效，签章时间不一致的，后一方签章时间为生效时间。

（二）下列劳动合同无效或者部分无效：（1）以欺诈、胁迫的手段或者乘人之危，使对方在违背其真实意思的情况下订立或者变更劳动合同的；（2）用人单位免除自己的法定责任、排除劳动者权利的；（3）违反法律、行政法规强制性规定的。合同部分无效，不影响其他部分效力的，其他部分仍旧有效。

（三）劳动合同无效，劳动者已付出劳动的，用人单位应当向劳动者支付劳动报酬（参照本单位相同或相近岗位劳动者报酬）。对劳动合同效力有争议的，由劳动仲裁机构或法院确认。

3. 根据《劳动合同法》，关于劳动合同效力的说法，正确的是（ ）。
- A. 劳动合同约定用人单位为劳动者缴纳的社保费用从工资中扣除。该条款属于单位免除自己责任、排除劳动者权利，将导致劳动合同全部无效
- B. 劳动者伪造电焊工操作资格证，用人单位以欺诈订立为由主张劳动合同无效的，可以拒绝支付劳动报酬
- C. 劳动者3月1日上班报到，7月15日签订劳动合同。则劳动关系建立的时间是3月1日，劳动合同生效时间为7月15日。劳动者可以要求单位在4月1日至7月15日期间支付双倍工资
- D. 劳动者被依法追究刑事责任的，劳动合同无效

【本节答案】1. B 2. C 3. C (D属于劳动合同解除的情形，并不是劳动合同无效情形。订立时违法，合同无效。履行中违法，合同解除)

## 2Z204022 劳动合同的履行、变更、解除和终止（2~3分）

【**劳动合同的继续履行**】用人单位如果变更名称、法定代表人、主要负责人或投资人等事项，不影响劳动合同的履行。用人单位分立、合并的，原劳动合同继续有效，权利和义务由承继单位继续承担。

【**用人单位应当向劳动者支付劳动报酬**】(1)用人单位支付劳动者的工资不得低于当地的最低工资标准；(2)工资应当以货币形式按月支付劳动者本人，即不得以实物或有价证券等形式代替货币支付；(3)用人单位应当依法向劳动者支付加班费；(4)劳动者在法定休假日、婚丧假期间、探亲假期间、产假期间和依法参加社会活动期间以及非因劳动者原因停工期间，用人单位应当依法支付工资。（2016 二级考）

用人单位拖欠或者未足额支付劳动报酬的，劳动者可以依法向当地人民法院申请支付令，人民法院应当依法发出支付令。（2017 年一级考）

1（2016 二级，2019 一级）：用人单位向劳动者支付报酬的说法，正确的是（ ）。

- A. 用人单位确有困难时，可以以实物或有价证券等形式代替货币形式支付工资
- B. 用人单位合并、分立的，原劳动合同继续有效
- C. 因疫情问题，现场暂停施工安排劳动者放假两个月，用人单位可以不支付工资
- D. 用人单位拖欠或不足额支付劳动报酬的，劳动者可以向劳动仲裁委申请支付令

（一）劳动者辞职

【**预告解除(19二级)**】劳动者提前30日书面通知单位解除劳动合同；在试用期内提前3日通知。

【**“随时”“通知”解除**】用人单位有法定过错行为的，允许劳动者行使随时解除权。具体包括：未按照劳动合同约定提供劳动保护或者劳动条件的；未及时足额支付劳动报酬的；未依法为劳动者缴纳社会保险费的；用人单位的规章制度违反法律、法规的规定，损害劳动者权益的；因单位原因致使劳动合同无效的；其他。

【**无通知解除（立即解除）**】用人单位以暴力、威胁或者非法限制人身自由的手段强迫劳动者劳动，或者违章指挥、强令冒险作业危及劳动者人身安全的，劳动者可以立即解除劳动合同，不需事先告知用人单位。

2. 劳动者可以立即解除劳动合同且无需事先告知用人单位的情形是（ ）。

- A. 用人单位未按照劳动合同的约定提供劳动条件
- B. 用人单位未及时足额支付劳动报酬
- C. 用人单位以暴力、威胁或者非法限制人身自由的手段强迫劳动者劳动
- D. 用人单位制定的规章制度违反法律、法规的规定，损害劳动者的权益

【**解析**】ABD 是随时通知解除情形，只有 C 属于无通知解除情形（也叫立即解除，仅适用于单位违法致使劳动者人身安全得不到保障的情况）。

（二）用人单位辞退（每年必考）

随时解除（劳动者有过错）	预告解除（劳动者无过错）
试用期被证明不符合录用条件	患病或非因工负伤，医疗期满不能从事原工作，也不能从事另外工作
严重违反单位规章制度	
严重失职，营私舞弊，给单位利益造成重大损害	
与其他单位同时建立劳动关系，拒不改正	
以欺诈胁迫手段或趁人之危与单位订立劳动合同	
被追究刑事责任	不能胜任工作，经培训或调岗仍不能胜任
<b>不得预告解除或经济性裁员（劳动者极度弱势）</b>	<b>经济性裁员时应当优先留用（劳动者并不弱势）</b>
职业危害作业劳动者未做离岗体检的	长期劳动合同
在本单位因工负伤或患上职业病，丧失劳动能力	无固定期限劳动合同
患病或非因工负伤，在医疗期内	家庭无其他就业人员，有需要扶养的老人或未成年人
女职工在孕期、产期、哺乳期	
在本单位连续工作满 15 年，且距退休年龄不到 5 年	

【**劳动合同的终止与顺延**】在劳动合同期满时，有符合不得解除劳动合同规定情形之一的（例如怀孕，例如患病在医疗期内），劳动合同应当继续延续至相应的情形消失时才能终止。

- 3\*.（2014 二级）用人单位可以解除劳动合同，但是应当提前 30 日以书面形式通知劳动者本人的是（ ）。  
 A. 劳动者因交通事故被追究刑事责任的 B. 劳动者因工伤致残，在规定的医疗期满后不能安排合适工作的  
 C. 劳动者严重失职，营私舞弊，对用人单位造成重大损害的  
 D. 劳动者不能胜任工作，经过培训或者调整工作，仍不能胜任工作的

- 4（2018 一级改）根据《劳动合同法》，下列情形中，用人单位不得解除或终止劳动合同的是（ ）。  
 A. 在本单位连续工作满 15 年，且距法定退休年龄不足 5 年的 B. 家庭无其他就业人员的  
 C. 已签订无固定期限合同的 D. 曾因工负伤，现已恢复劳动能力的

【经济补偿金】

劳动合同终止		劳动者不同意续订	无需支付经济补偿
		单位不提出续订	应当支付经济补偿
劳动合同解除	协商解除	劳动者先提出	无需支付经济补偿
		单位先提出	应当支付经济补偿
	劳动者辞职	单位无过错	预告解除，无需支付经济补偿
		单位有过错	随时通知解除或无通知解除，应当支付经济补偿
	单位辞退劳动者	劳动者无过错(包括裁员)	预告解除，应当支付经济补偿
		劳动者有过错	随时解除，无需支付经济补偿

- 5.（2017 二级改）下列终止劳动合同的情形中，用人单位应向劳动者支付经济补偿的有（ ）。  
 A. 用人单位未及时足额支付劳动报酬，劳动者提出解除劳动合同  
 B. 劳动合同期满但劳动者不同意按原劳动合同条件续订劳动合同，终止固定期限劳动合同  
 C. 因劳动者同时与他人建立劳动关系，对完成本单位工作任务造成严重影响，用人单位通知解除劳动合同  
 D. 用人单位提出，经与劳动者协商一致，解除劳动合同  
 E. 劳动者不能胜任工作，经培训或者调整工作岗位后仍不能胜任工作，用人单位解除劳动合同

【违法终止/解除】

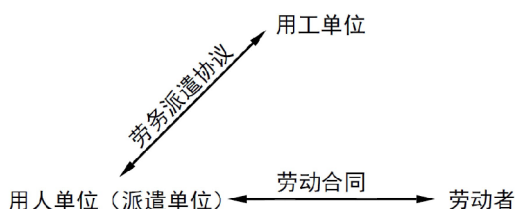
合法解除/终止	补偿（随时解除除外）
违法解除/终止	赔偿=补偿×2

- 6.（2018 二级）某施工企业无故辞退怀孕女职工李某，李某在该企业工作了 2 年 3 个月，在解除合同前 12 个月李某月平均工资为 6000 元。如李某不要求回单位上班，该企业应向李某支付赔偿金（ ）。  
 A. 12000 元 B. 24000 元 C. 30000 元 D. 36000 元

【解析】经济补偿按劳动者在本单位工作的年限，每满一年支付一个月工资的标准向劳动者支付。六个月以上不满一年的，按一年计算；不满六个月的，向劳动者支付半个月工资的经济补偿。月工资指离职前 12 个月的平均工资。由于是违法解除，赔偿金应当在经济补偿金基础上翻一倍。

【本节答案】1. B 2. C 3. D 4. A 5. ADE 6. C

2Z204023 劳务派遣（1 分）



劳务派遣用工是补充形式，只能在临时性、辅助性或者替代性的工作岗位上实施。临时性岗位是指存续时间不超过六个月的岗位。因此，项目经理、专职安全员等长期固定的岗位不适用劳务派遣。

劳务派遣单位应当与被派遣劳动者订立二年以上的固定期限劳动合同，按月支付劳动报酬（被派遣劳动者享有与用工单位的劳动者同工同酬的权利）；被派遣劳动者在无工作期间，劳务派遣单位应当按照最低工资标准，向其按月支付报酬。

用工单位应当履行下列义务：（四）对在岗被派遣劳动者进行工作岗位所必需的培训；（五）连续用工的，实行正常的工资调整机制。用工单位不得将被派遣劳动者再派遣到其他用人单位；不得无理将被派遣劳动者退回劳务派遣单位。

**被派遣劳动者在用工单位因工作遭受事故伤害的，劳务派遣单位应当依法申请工伤认定，用工单位协助工伤认定的调查核实工作。被派遣劳动者因执行工作任务造成他人损害的，由用工单位承担侵权责任。**

- 1★.（2017 一级）甲施工企业与乙劳务派遣公司订立劳务派遣协议，由乙向甲派遣员工丁某，正确的是（ ）。  
 A. 丁某工作时因工受伤，甲应当申请工伤认定 B. 在派遣期间，甲有权拒绝与丁某签订劳动合同  
 C. 乙应当对丁某进行工作岗位所必需的培训 D. 甲可以安排丁某担任专职安全员  
 E. 丁某因执行工作任务造成他人损害的，由甲承担侵权责任

## 2Z204024 劳动保护和社保（2 分）

**【农民工工资支付】**建设单位或者施工总承包单位将建设工程发包或者分包给个人或者不具备合法经营资格的单位，导致拖欠农民工工资的，由建设单位或者施工总承包单位**清偿**。施工单位允许其他单位和个人以施工单位的名义对外承揽建设工程，导致拖欠农民工工资的，由施工单位**清偿**。

- 2★. 根据国务院《保障农民工工资支付条例》，以下说法正确的是（ ）。  
 A. 分包单位负责对所招用的农民工实名制管理和工资支付，分包单位拖欠农民工工资的，由总包先行清偿  
 B. 分包单位农民工工资应当委托总承包企业直接代发  
 C. 总承包单位应当存储工资保证金，专项用于支付为所承包工程提供劳动的农民工被拖欠的工资  
 D. 总承包企业违法分包给包工头胡某，胡某拖欠农民工工资下落不明的，总承包应承担清偿责任  
 E. 建设单位未按照合同约定及时拨付工程款导致农民工工资拖欠的，建设单位应当以未结清的工程款为限先行垫付

**【定期体检】**单位有义务作定期体检的：①有职业危害作业人员②未成年工（未满 18 岁）。  
**【未成年工劳动保护】**不得安排从事矿山井下、有毒有害、第四级体力强度（极重）、其他禁忌。  
**【女职工劳动保护】**

一般规定	禁止安排女职工从事矿山井下、第四级强度体力劳动和其他禁忌劳动。	
具体规定 (不从事 第三级(较 重))	经期	不得安排从事高处、低温、冷水作业和第三级强度体力劳动
	孕期	不得安排从事第三级强度和孕期禁忌劳动。 怀孕七个月以上，不得安排加班和上夜班。（6 个月内可以）
	产期	产假不得少于 14 周（98 天）。4 个月内流产的，产假不少于 15 日； 4 个月以上流产的，产假不少于 42 日。
	哺乳期	不得安排从事第三级强度和哺乳期禁忌劳动，不得安排加班和上夜班。

3. （2019 二级改）某单位如下工作安排中，符合《劳动法》劳动保护规定的有（ ）。  
 A. 安排怀孕 6 个月的女工钱某从事夜班工作 B. 安排 17 岁的李某担任矿井安检员  
 C. 安排女工赵某在经期从事高温热水作业 D. 批准女工孙某（5 个月小产）休产假 80 天  
 E. 安排 15 岁的周某担任仓库管理员  
 4. 以下（ ）社会保险，只需要单位缴纳费用，职工个人无须缴费。  
 A. 基本养老保险 B. 基本医疗保险 C. 工伤保险 D. 失业保险 E. 生育保险

**【解析】**ABD 由单位和职工共同缴费。CE 由单位承担全部费用。

**【本节答案】**1. BE 2. ACDE 3. ACD 4. CE

## 2Z204025 劳动争议的解决（2 分）

**【概述】**劳动法是独立的法律部门，有独特的游戏规则，注意掌握：劳动合同不是民事合同，不适用《合同法》；劳动仲裁不是民事仲裁，不适用《仲裁法》。

**【劳动关系的认定】**劳动关系是指“劳动者”与“所在用人单位”之间的关系。不包括个人与个人之间的关系，也不包括个人因社保、工伤认定等与主管部门发生的纠纷。劳动关系存在是申请劳动仲裁的前提。

**【劳动纠纷处理】**

**【（本单位内部）劳动争议调解委员会】**由职工代表、用人单位代表（资方代表）和本企业工会代表组成，主任由工会代表担任。

**【（劳动局下属）劳动争议仲裁委员会★】**由劳动行政部门代表、同级总工会代表、用人单位方面的代表（工商联）组成，主任由劳动行政部门代表担任。

	劳动纠纷（兔子~狮子）	民事纠纷（兔子~兔子）
程序	先裁后审*	或裁或审
申请和受理	无需仲裁协议*	需书面仲裁协议
管辖	法定、地域管辖*	任意约定，无地域限制
仲裁庭组成	劳动仲裁委依职权	当事人依协议
时效	1年	适用诉讼时效

【**劳动仲裁时效**】一般劳动纠纷，仲裁时效1年，自知道或应当知道其权利被侵害时起算。时效可以中止、中断。拖欠劳动报酬的纠纷不受仲裁时效限制，但最迟应在离职之日起1年内提出。

简记为：**一般劳动纠纷：知道1年；拖欠劳动报酬：离职1年。**

1. 劳动者因劳动争议向人民法院提起诉讼的，应当依法先经过（ ）。

A. 和解      B. 调解      C. 投诉      D. 仲裁

2\*. 关于劳动争议与劳动仲裁的说法，正确的是（ ）。

A. 农民工李某在工地上发生事故伤害向施工企业要求赔偿。但施工企业认为其与李某不存在劳动关系，此争议属于劳动争议

B. 李某对劳动能力鉴定委员会作出的伤残等级鉴定不服，此争议属于劳动争议

C. 李某可以与施工企业签订仲裁协议申请劳动仲裁，也可以直接向法院起诉

D. 劳动争议仲裁委员会由当地的工会代表、用人单位方面的代表、劳动行政部门代表组成，劳动争议仲裁委员会主任由劳动行政代表担任

E. 劳动关系存续期间发生劳动争议的，不受仲裁时效限制，但最迟应当在劳动关系终止后1年内提起劳动仲裁

【答案】1. D      2. AD（E不能选，只有“拖欠劳动报酬”不适用仲裁时效）

## 2Z204030 相关合同（3~4分）

### 2Z204031 承揽合同（1分考四句）

【**定义**】承揽合同是承揽人按照定作人的要求完成工作，交付工作成果，定作人给付报酬的合同。承揽包括加工、定作、修理、复制、测试、检验等工作（例如工程上**加工非标构件，设备修理，材料检测**等\*）。

【**特征**】（1）承揽合同以完成一定的工作并交付工作成果为标的（有成果才买单，无成果不买单）。

（2）承揽人须以自己的设备、技术和劳力完成工作。承揽的主要工作交第三人完成的，应当经定作人同意。承揽的辅助工作交第三人完成的，不需要定作人同意。承揽人应当就第三人完成的工作成果向定作人负责。

（3）承揽工作具有独立性。承揽人完成工作中，不受定作人指挥管理，但应接受定作人必要的监督检验。

【**承揽人义务**】

（1）承揽人提供材料的，承揽人应当按照约定选用材料并接受定作人检验；如果定作人提供材料，承揽人应当及时进行检验，发现不符合约定的，应当及时“通知”更换、补齐。\*

（2）承揽人发现定作人图纸不符合技术标准的，应当及时“通知”定作人。\*

（3）承揽人应当按照定作人的要求保守秘密，未经定作人许可，不得留存复制品或者技术资料。

【**定作人义务**】

（1）承揽工作需要定作人协助的，定作人有协助的义务；

（2）对支付报酬的期限没有约定或者约定不明确的，应当在交付工作成果的同时支付；工作成果部分交付的，定作人应当相应支付；定作人未按约定支付的，承揽人对已完成的工作成果享有留置权或有权拒绝交付。

（3）定作人中途变更承揽工作的要求，给承揽人造成损失的，应当赔偿损失；定作人因怠于答复等原因造成承揽人损失的，应当赔偿其损失。承揽人在完成工作过程中造成第三人损害或者自己损害的，定作人不承担侵权责任。但是，定作人对定作、指示或者选任有过错的，应当承担相应的责任。

【**承揽合同的解除**】

（一）定作人不履行协助义务“致使承揽工作不能完成的”，承揽人可以催告其在合理期限内履行义务，并可以顺延工作期限。定作人逾期仍不履行的，承揽人可以解除合同。

（二）承揽人未经定作人同意，将“主要工作”交由第三人完成的，定作人可以解除合同。

（三）定作人（客户方）可以随时解除或变更承揽合同，造成承揽人（干活的人）损失的，应当赔偿。\*



1★. 关于承揽合同说法，正确的是（ ）。

- A. 定做入可以随时解除合同，造成承揽人损失的，应该赔偿损失
- B. 承揽人经同意将主要工作交由第三人完成的，承揽人与第三人向定作人承担连带责任
- C. 承揽人应当负责提供设备、材料、图纸、技术、劳力
- D. 承揽人在完成工作过程中造成第三人损害，由定作人承担侵权责任

## 2Z204032 买卖合同（2分）

【动产交付方式，1分】

现实交付	直接交付标的 网校课程精准押题+微信：398216447
简易交付（16一级/19二级）	标的物合同订立前已为买受人占有，合同生效视为完成交付
占有改定	合同生效后标的物仍由出卖人继续占有，但其所有权已转移给买受人
指示交付（2017一级）	标的物为“第三人”合法占有，买受人取得了返还标的物请求权
拟制交付（2013一级）	交付标的物的“权利凭证”（如仓单、提单）给买受人

2. 以下买卖合同中，标的物交付方式属于简易交付的是（ ）。

- A. 施工企业甲将自己的一台挖掘机出售给施工企业乙，并在签订合同当日乙支付了合同价款。但是合同约定甲继续使用挖掘机 4 个月，并按月给乙支付租金（占有改定）
- B. 5 月 12 日，甲施工企业租用乙公司一台挖掘机，租期 3 个月。8 月 10 日，甲向乙提出以 25 万元价格购买该挖掘机，双方随即签订买卖合同（简易交付）
- C. 某设备租赁公司将一台已经出租给某劳务公司的钢筋切割机转让给某施工企业，该切割机租赁还有 3 个月到期。转让合同约定当切割机租赁期限结束时劳务公司将其交付给该施工企业（指示交付）
- D. 供货商甲在乙的库房存放有一批钢材，乙向甲出具了仓单、提单。丙向甲购买钢材，甲将该仓单、提单背书后转让给丙（拟制交付）

【买卖合同的风险负担规则】标的物毁损、灭失的风险，交付之前由出卖人承担，交付之后由买受人承担。

【指示交付】出卖人按照约定将标的物运送至买受人指定地点并交付给承运人后，标的物毁损、灭失的风险由买受人承担。

【在途货物买卖（无交付可言，因此由买家承担）】出卖人出卖交由承运人运输的在途标的物，除当事人另有约定的外，毁损、灭失的风险自合同成立时起由买受人承担。（连续考五次，记住人造卫星例子）

3★. 根据《合同法》的规定，下列情形中，出卖人应承担标的物损毁、灭失风险的有（ ）。

- A. 标的物已运抵交付地点，买受人因标的物质量不合格而拒绝接受
- B. 施工企业从外地购进一批水泥，委托运输公司送货。在运输过程中，施工企业将这批水泥转卖给另一公司，水泥后来在继续运输中遇到山洪爆发受到损失
- C. 出卖人按照约定将标的物置于交付地点，约定时间已过，买受人未前往提货
- D. 因买受人下落不明，出卖人无法向其交付标的物而将标的物提存

## 2Z204034 租赁合同

【租期】租赁期限不得超过 20 年。超过 20 年的，超过部分无效。租赁期限 6 个月以上的，应当采用书面形式，无法确定租赁期限的，视为不定期租赁。此外，租赁期限约定不明的，或租期届满承租人继续使用租赁物而出租人没有异议的，均属于不定期租赁。

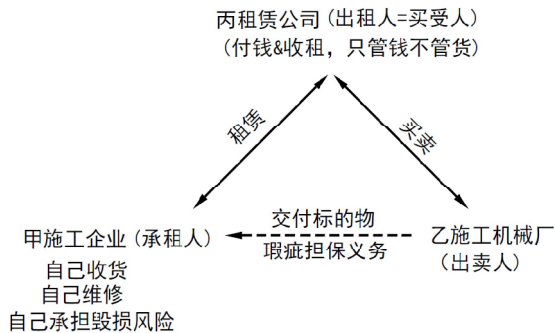
不定期租赁的，任一方当事人可以随时提出解除合同，但出租人解除的，应当在合理期限提前通知承租人。

【承租人的优先承租权、购买权、买卖不破租赁】租赁期限届满，房屋承租人享有以同等条件优先承租的权利；出租人出卖租赁房屋的，应当在出卖之前合理期限内通知承租人，承租人享有以同等条件优先购买权。租赁物在承租人按照租赁合同占有期限内发生所有权变动的，不影响租赁合同的效力。

4★. 以下租赁合同中，属于定期租赁的是（ ）。

- A. 当事人约定租赁钢模板，租期以工程实际需要为准
- B. 当事人口头约定压路机租 3 个月的
- C. 当事人口头约定钢管脚手架租 1 年的
- D. 约定租期已过，承租人继续使用租赁物，出租人没有异议

## 2Z204035 融资租赁合同



5. 丙公司根据甲公司的选择，向乙公司购买了 1 台大型设备，出租给甲使用。甲在该设备安装完毕后，发现不能正常运行，关于该合同的说法，正确的是（ ）。

- A. 丙应当对甲承担违约责任
- B. 甲未经丙同意，把设备转让、抵押，丙可以解除合同
- C. 甲可以基于设备质量瑕疵而直接向乙索赔
- D. 租赁期满，甲取得该设备的所有权
- E. 若设备严重不符合约定，甲可以拒绝受领设备，但应当及时通知丙

【解析】所有融资租赁的题目，做题的方法就是一句话“丙只管钱不管货”，以不变应万变。

## 2Z204036 运输合同（1 分）

【**托运人任意变更、解除权**】在承运人将货物交付收货人之前，托运人可以请求承运人中止运输、返还货物、变更到达地或者将货物交给其他收货人；但应当赔偿承运人因此受到的损失。

【**赔偿\***】承运人对运输过程中货物的毁损、灭失承担赔偿责任，但承运人证明货物的毁损、灭失是因不可抗力、货物本身的自然性质或者合理损耗以及托运人、收货人的过错造成的，不承担赔偿责任。

【**不可抗力**】货物在运输过程中因不可抗力灭失，未收取运费的，承运人不得要求支付运费；已收取运费的，托运人可以要求返还。（2017 年）

【**多式联运**】(19 二级刚考)多式联运经营人可以与参加多式联运的各区段承运人就多式联运合同的各区段运输约定相互之间的责任，但该约定不影响多式联运经营人对全程运输承担的义务。

6. 甲与乙铁路运输公司签订了多式联运合同，由乙和丙汽车运输公司通过铁路、公路联运方式将货物送至丁的工地，因在公路运输途中发生交通事故，致使货物部分受损，无法按期交货。关于责任承担的说法，正确的是（ ）。

- A. 运输中，甲有权根据需要随时要求乙中止运输或改变送货地，但应当赔偿乙的损失
- B. 甲可以向乙也可以向丙主张损害赔偿
- C. 交通事故属于不可抗力，该货物损失应当由甲承担
- D. 丁因无法按时收货导致工期延误的，可以向丙主张赔偿

【解析】简化为甲是货主，乙是总包，丙是分包。注意 B 错：单式联运，总分包连带。而多式联运，总分包不连带，货主只能找总包不能找分包，总包赔完后，可以向分包追偿。

## 2Z204037 委托合同

7. 甲公司委托乙公司购买一批钢材，合同约定乙公司收取货价 1% 作为报酬。说法正确的是（ ）。

- A. 乙公司应当垫付必要费用
- B. 乙公司经甲公司同意，转委托丙处理委托事务的，乙公司与丙承担连带责任
- C. 乙公司因过错给甲公司造成损失，甲公司可以要求赔偿损失
- D. 甲公司、乙公司任何一方解除委托合同关系，应取得对方同意

【解析】A 错，甲应当预付办事费用。如果乙自愿垫钱，甲应偿还并付利息。B 错，转委托经同意的，甲乙各对各自的指示担责。

【本节答案】1. A 2. B 3. A 4. B 5. BCE 6. A 7. C

## 2Z205000 环境保护、节约能源和文物保护（5 分）

### 2Z205010 环境保护（2 分）

#### 2Z205011 噪声污染防治（1 分）

##### 【施工噪声（施工单位负责）】

（一）建筑施工场界环境噪声排放限值，昼间 70dB（A），夜间 55dB（A）。“昼间”是指 6：00 至 22：00 之间的时段；“夜间”是指 22：00 至次日 6：00 之间的时段。\*\*\*

（二）在城市市区，施工过程中使用机械设备，可能产生环境噪声污染的，施工单位必须在工程开工 15 日前向工程所在地县级以上人民政府生态环境主管部门申报该工程的项目名称、施工场所和期限、可能产生的环境噪声值以及拟采取的噪声污染防治措施。（18 二级考多选）

（三）在城市市区噪声敏感建筑物集中区域内，禁止夜间进行有噪声污染的建筑施工作业，但①抢修、抢险作业和②因生产工艺上要求或者③特殊需要必须连续作业的除外。因③特殊需要夜间作业的，必须有县级以上人民政府或者其有关主管部门的证明。夜间作业，必须公告附近居民。（两个必须）

1（2017 一级）. 某工地晚上 20 点进行混凝土浇筑作业施工，施工噪声排放值应该限制在（ ）分贝，噪声监测点应设置在（ ）。

- A. 70，施工场界      B. 55，固定噪声源      C. 70，居民小区入口      D. 55，施工场界

2. 关于施工现场环境噪声污染防治的说法，正确的有（ ）。

- A. 在城市市区噪声敏感建筑物集中区域内，禁止夜间一切噪声作业  
B. 建设单位应当在开工 30 日前向建设行政主管部门申报施工噪声污染防治措施  
C. 特殊需要夜间必须连续作业的，必须有县级以上地方人民政府建设行政主管部门的证明  
D. 生态环境主管部门负责对施工单位排放环境噪声进行现场检查

##### 【项目噪声（建设单位或运营单位负责）】

建设项目可能产生环境噪声污染的，建设单位必须提出环境影响报告书，并报环境保护行政主管部门批准。环境影响报告书中，应当有该建设项目所在地单位和居民的意见。

建设项目的环境噪声污染防治设施必须与主体工程同时设计、同时施工、同时投产使用。

拆除或者闲置噪声污染防治设施的，必须事先报经所在地的县以上生态环境主管部门批准。

3（2018 一级）. 根据《环境噪声污染防治法》，关于建设项目环境噪声污染防治的说法，正确的是（ ）。

- A. 建设项目可能产生环境噪声污染的，施工企业必须提出环境影响报告书  
B. 环境影响报告书中应当有施工企业的意见      C. 环境影响报告书应当报环境保护行政主管部门批准  
D. 环境影响报告书，应当征得该建设项目所在地单位和居民的同意

【本节答案】1. A      2. D      3. C

### 2Z205012 施工现场废气、废水污染防治的规定（1 分）

##### 【施工现场大气污染防治】

（1）暂时不能开工的建设用地，建设单位应当对裸露地面进行覆盖。超过 3 个月的，应当进行绿化、铺装或遮盖。

（2）施工单位应制定具体的施工扬尘污染防治实施方案，在施工工地公示扬尘污染防治措施、负责人、扬尘监督管理主管部门等信息。施工单位应当采取有效防尘降尘措施，减少施工作业过程扬尘污染，并做好扬尘污染防治工作。

（3）城市范围内主要路段的施工工地应设置高度不小于 2.5m 的封闭围挡，一般路段的施工工地应设置高度不小于 1.8m 的封闭围挡。

（4）土方和建筑垃圾运输应采用封闭式运输车辆或采取覆盖措施。建筑物内施工垃圾的清运，应采用器具或管道运输。施工现场严禁焚烧各类废弃物。施工现场出入口应设置车辆冲洗设施，并对驶出车辆进行清洗。

1. 关于施工工地和道路扬尘管控的说法，正确的有（ ）。

- A. 城市范围内主要路段的施工工地应设置高度不小于 2.5m 的封闭围挡，一般路段的施工工地应设置高度不小于 1.8m 的封闭围挡  
B. 现场搅拌混凝土或砂浆的场所应采取封闭、降尘、降噪措施  
C. 主要道路和材料加工区地面应当进行硬化处理  
D. 施工现场出入口应设置车辆冲洗设施，并对驶出车辆进行清洗  
E. 当环境空气质量指数达到轻度及以上污染时，施工现场应增加洒水频次，加强覆盖措施

**【地下设施保护】**建设工程开工前，建设单位应当查明工程建设范围内地下城镇排水与污水处理设施的相关情况。建设单位应当与施工单位、设施维护运营单位共同制定设施保护方案，并采取相应的安全保护措施。因工程建设需要拆除、改动城镇排水与污水处理设施的，建设单位应当制定拆除、改动方案，报城镇排水主管部门（即当地的“市政管理处”）审核，并承担重建、改建和采取临时措施的费用。

**【排水许可证】**各类施工作业需要排水的，由建设单位申请领取排水许可证。排水许可证的有效期，由城镇排水主管部门根据排水状况确定，但不得超过施工期限。城镇排水主管部门实施排水许可不得收费。

排水户应当按照排水许可证确定的排水类别、总量、时限、排放口位置和数量、排放的污染物项目和浓度等要求排放污水。不得有倾倒渣土、泥浆、加压排放污水等危及城镇排水设施安全的行为。

2（2016、2018 一级）根据《城镇污水排水管网管理办法》，说法正确的是（ ）。

- A. 城镇排水主管部门实施排水许可不得收费
- B. 施工作业需要排水的，由施工企业申请领取排水许可证
- C. 排水许可证的有效期，由建设主管部门根据工期确定
- D. 排水户应当按照实际需要的排水类别、总量排放污水

## 2Z205013 施工现场固体废物污染防治

建筑垃圾的再利用和回收率，应力争达到30%。拆除建筑物产生的废弃物，再利用和回收率达到40%。碎石、土石方类建筑垃圾，力争再利用率达到50%。（2018）

3（2019 一级）. 关于施工中产生的固体废物污染环境防治的说法，正确的是（ ）。

- A. 施工现场的生活垃圾实行散装清运
- B. 处置建筑垃圾的单位在运输建筑垃圾时，应当随车携带建筑垃圾处置核准文件
- C. 施工企业可以将建筑垃圾交给从事建筑垃圾运输的个人运输
- D. 转移固体废物出省、自治区、直辖市行政区域处置的，应当同时向固体废物移出地和接受地的省级环境保护行政主管部门提出申请

## 2Z205014 法律责任

**【大气污染的法律责任】**违法排放污染物，受到罚款处罚，被责令改正，拒不改正的，依法作出处罚决定的行政机关可以自责令改正之日的次日起，按照原处罚数额按日连续处罚。

4. 2019 年 3 月 1 日，建筑施工企业因未采取有效措施防治扬尘污染，被住建部门责令改正并受到 3000 元罚款处罚。3 月 16 日住建部门发现施工企业并未采取有效整改措施，可以作出（ ）决定。

- A. 责令停业整顿
- B. 降低资质等级
- C. 罚款 3000 元
- D. 罚款 4. 5 万元

**【本节答案】**1. ABCD 2. A 3. B 4. D

## 2Z205020 节约能源法（1 分）节能包括建筑节能和施工节能（即绿色施工）两个方面。

### 2Z205021 合理使用与节约能源的规定（0~1 分）

**【建筑节能（考前了解）】**

（一）任何单位不得对能源消费实行包费制；而应当按实际用量取费，以引导使用人节约能源和资源。

（二）国家实行固定资产投资项目节能评估和审查制度。

（三）新建建筑：国家推广使用民用建筑节能的新技术、新工艺、新材料和新设备，限制使用、进口或者禁止使用、进口能源消耗高的技术、工艺、材料和设备。

1. 建设单位、设计单位、施工单位不得在建筑活动中使用列入禁止使用目录的技术、工艺、材料和设备。

2. 未经监理工程师签字，墙体材料、保温材料、门窗、采暖制冷系统和照明设备不得在建筑上使用或者安装，施工单位不得进行下一道工序的施工。。

（四）既有建筑：对不符合民用建筑节能强制性标准的既有建筑的围护结构、供热系统、采暖制冷系统、照明设备和热水供应设施等实施节能改造。

1（考前了解）. 关于建筑节能的说法，正确的是（ ）。

- A. 国家实行固定资产投资项目节能评估和审查制度
- B. 已经建成的项目，不符合强制性节能标准的，应当拆除
- C. 在新建建筑和既有建筑节能改造中，必须使用节能建筑材料和节能设备，必须安装使用太阳能利用系统
- D. 既有建筑节能改造主要内容仅指对不符合民用建筑节能强制性标准的既有建筑的围护结构、承重结构和屋面防水层的改造

【解析】国家实行固定资产投资项目节能评估和审查制度。不符合强制性节能标准的项目，依法负责项目审批或者核准的机关不得批准或者核准建设；建设单位不得开工建设；已经建成的，不得投入生产、使用。B错在“拆除”没有任何法律根据，A正确。C错在“必须”，应该是“鼓励”。

【施工节能】（所有数据全部要背，这两年热点）

（一）节材：国家鼓励利用无毒无害的固体废物生产建筑材料，鼓励散装水泥，推广使用预拌混凝土和预拌砂浆。禁止生产、销售、使用粘土砖。应就地取材，尽量减少远距离运输，施工现场500KM范围内生产的建材用量占建材总重量70%以上。

（二）节水（原理1：自来水能不用就不用；2、非得用自来水时装上水表）：

【自来水利用要点】（1）严禁无措施浇水养护混凝土；（2）现场机具、设备、车辆冲洗必须设立循环用水装置；（3）施工现场生活用水与工程用水分别确定用水定额，分别计量；（4）不同标段、不同分包生活区，应分别确定用水定额，分别计量。

【非传统水源利用要点】（1）优先采用中水搅拌、中水养护，有条件的应收集雨水养护。（所谓中水，就是循环处理水）（2）基坑降水阶段工地，宜优先采用“降排的”地下水作为混凝土搅拌用水、养护用水、冲洗用水和部分生活用水（建筑实务考过降排的地下水可以用在哪些方面？简记为：用在对水质要求不高的地方）。（3）力争施工中非传统水源和循环水的再利用量到30%。

（三）节能：现场照明设计照度不应低于最低照度，也不应超过最低照度的20%。

（四）节地：合理安排施工总平，库房料场尽可能靠近大门，临时设施占地面积有效利用率大于90%。

2（2019 二级）：建设工程施工过程中，关于施工节材的说法，正确的是（ ）。

- A. 应当使用散装水泥      B. 禁止损毁耕地烧砖      C. 应当使用预拌混凝土      D. 禁止远距离运输

3（2019 一级改）：根据《绿色施工导则》，关于非传统水源利用的说法，正确的有（ ）。

- A. 优先采用雨水搅拌、雨水养护，有条件的地区和工程应当采用中水养护  
B. 施工现场全部生活用水，优先采用非传统水源，尽量不使用市政自来水  
C. 处于基坑降水阶段的工地，宜优先采用雨水作为混凝土搅拌用水  
D. 大型施工现场，尤其是雨量充沛地区的大型施工现场建立雨水收集利用系统，充分收集自然降水用于施工和生活中适宜的部位

4★：《循环经济促进法》和《绿色施工导则》对施工节能提出了明确的规定，正确的表述为（ ）。

- A. 建筑垃圾的再利用和回收率应力争达到 50%      B. 力争施工中非传统水源和循环水的再利用量到 30%  
C. 施工照明设计以满足最低照度为原则，照度不超过最低照度的 20%  
D. 施工现场 200KM 范围内生产的建材用量应占建材总重量 70%以上  
E. 施工单位没有对进场的门窗材料进行节能性能查验，处以罚款，降低资质等级

5★：根据《绿色施工导则》，有关施工总平面布置的要点是（ ）。

- A. 施工现场应充分利用原有的建筑物、道路、管线      B. 施工现场办公生活区应当尽量靠近已有交通线路  
C. 生活区与办公区应分开布置，设置分隔      D. 施工现场内形成环形通路，减少道路用地  
E. 临时设施应按所需的最低面积设置，面积有效利用率大于 80%

## 1Z305023 法律责任（1 分）

注册执业人员未执行民用建筑节能强制性标准的，由县级以上人民政府建设主管部门责令停止执业 3 个月以上 1 年以下★；情节严重的，吊销执业资格证书，5 年内不予注册。

施工单位有下列行为之一的，责令改正，处 10 万元以上 20 万元以下的罚款；情节严重的，责令停业整顿，降低资质等级或者吊销资质证书；造成损失的，依法承担赔偿责任：

- （1）★未对进入施工现场的墙体材料、保温材料、门窗、采暖制冷系统和照明设备进行查验的；  
（2）使用不符合施工图设计文件要求的墙体材料、保温材料、门窗、采暖制冷系统和照明设备的。

【本节答案】1. A    2. B(A 是鼓励，B 是禁止，C 是推广，D 是减少)    3. D    4. BC    5. AD

## 2Z205030 文物保护（2分）

### 2Z205031 受国家保护的文物范围

【国家保护文物的范围】(1)具有“历史、艺术、科学价值”的古文化遗址、古墓葬、古建筑、石窟寺和石刻、壁画；(2)与“重大”历史事件、革命运动或者著名人物有关的以及具有重要纪念意义、教育意义或者史料价值的近代现代重要史迹、实物、代表性建筑；(3)历史上各时代“珍贵的”艺术品、工艺美术品；(4)历史上各时代“重要的”文献资料以及具有历史、艺术、科学价值的手稿和图书资料等；(5)反映历史上各时代、各民族社会制度、社会生产、社会生活的“代表性”实物。

具有“科学价值”的古脊椎动物化石和古人类化石不是文物，但同文物一样受国家保护。

【属于国家所有的不可移动文物范围】古文化遗址、古墓葬、石窟寺属于国家所有。国家指定保护的纪念建筑物、古建筑、石刻、壁画、近现代代表性建筑等不可移动文物，属于国家所有。不可移动文物的所有权不因其所依附的土地所有权或者使用权的改变而改变。

【属于国家所有的可移动文物范围】(1)境内地下文物，属于国家所有。(2)国家机关、部队和国有企业、事业组织等收藏、保管的文物(3)国家征集、购买的文物；(4)公民、法人和其他组织捐赠给国家的文物。可移动文物的所有权不因其保管、收藏单位的终止或者变更而改变。

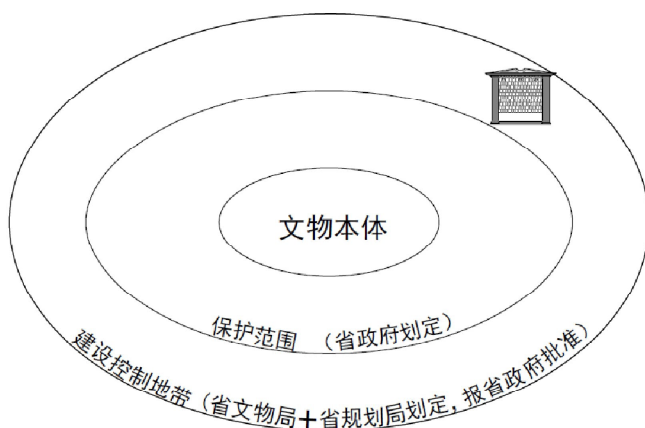
【属于国家所有的水下文物范围】中国内水和领海中遗存的一切文物，属于国家所有。遗存于外国领海以外的其他管辖海域以及公海区域内的起源于中国的文物，国家享有辨认器物物主的权利。

简记为：中国地盘内（地下的水下的）的文物属于国家所有，地盘外的文物只有辨认权。

1（2019 一级）关于国家所有的文物的说法，正确的是（ ）。

- A. 遗存于公海区域内的郑和船队的沉船，属于国家所有
- B. 纪念建筑物、古建筑、石刻、壁画、近现代代表性建筑物，属于国家所有
- C. 集体土地上的古文化遗址、古墓葬、石窟寺属于集体所有
- D. 属于国家所有的可移动文物的所有权不因其保管、收藏单位的终止或者变更而改变

### 2Z205032 在文物保护单位的保护范围和建设控制地带施工的规定



【注意\*】全国重点文物保护单位和省重点文物保护单位的保护范围，均由省政府划定。建设控制地带，由省文物局和省规划局共同划定，划定后报省政府批准。（考试不可能考市重点、县重点文物）

【保护范围（2015、2017、2018 年一级考）\*】保护范围内不得进行其他建设工程或者爆破、钻探、挖掘等作业。因特殊情况需要在全国重点文物保护单位范围内进行的，必须保证文物安全，并经核定公布该文物保护单位的省政府批准，省政府在批准前应当征得国家文物局同意。

【建设控制地带\*】建设控制地带内可以进行建设工程，但不得破坏文物保护单位的历史风貌；工程设计方案应当根据文物保护单位的级别，经相应的文物行政部门同意后，报城乡规划部门批准。

2. 关于文物保护单位本体、保护范围和建设控制地带施工的说法，正确的是（ ）。

- A. 承担文物保护单位修缮工程的单位应具有相应等级的文物保护工程资质证书或建筑业企业资质证书
- B. 全国重点文物保护单位，在核定公布后 2 年内，由国务院划定保护范围
- C. 文物保护单位的保护范围和控制地带内均不得进行任何建设工程和爆破、钻探、挖掘作业
- D. 在文物保护单位的建设控制地带内进行建设工程，工程设计方案应经相应的文物行政部门同意后，报城乡规划部门批准



**【历史文化名城、名镇、名村的保护范围】**在历史文化街区、名镇、名村核心保护范围内，禁止：（1）开山、采石、开矿；（2）占用保护规划确定保留的园林绿地、河湖水系、道路；（3）修建生产、储存爆炸性、易燃性、放射性、毒害性、腐蚀性物品的工厂、仓库等；（4）在历史建筑上刻划、涂污。

在历史文化街区、名镇、名村核心保护范围内进行下列活动，应当经主管部门批准：（1）改变园林绿地、河湖水系等自然状态；（2）在核心保护范围内进行影视摄制、举办大型群众性活动；（3）其他。

在历史文化街区、名镇、名村核心保护范围内，不得进行新建、扩建活动。但是，新建、扩建必要的基础设施和公共服务设施除外。

在历史文化街区、名镇、名村核心保护范围内，拆除历史建筑以外的建筑物的，应当经主管部门批准。任何单位或者个人不得损坏或者擅自迁移、拆除历史建筑。

3.（2016、2017 一级）经有关部门批准后，可以在历史文化名城名镇名村保护范围内进行的活动是（ ）。

- A. 修建加油站
- B. 扩建必要公共服务设施
- C. 占用保护规划确定保留的园林绿地、河湖水、道路
- D. 拆除历史建筑

## 2Z205033 施工发现文物报告和保护的規定

进行大型基本建设工程，建设单位应当事先“报请”省、自治区、直辖市人民政府文物行政部门组织从事考古发掘的单位在工程范围内有可能埋藏文物的地方进行考古调查、勘探。

确因建设工期紧张，对古文化遗址、古墓葬急需进行抢救性发掘的，由“省、自治区、直辖市人民政府文物行政部门”组织发掘，并同时补办审批手续。

在进行建设工程或者在农业生产中，任何单位或者个人发现文物，应当保护现场，立即报告当地文物行政部门。文物部门应当在 24 小时内赶赴现场。依照以上规定发现的文物，属于国家所有。

4\*. 关于施工发现文物报告和保护的說法，正确的是（ ）。

- A. 在进行建设工程中发现的文物属于国家所有
- B. 确因建设工期紧迫或者有自然破坏危险，对古文化遗址、古墓葬急需进行抢救发掘的，由县级人民政府文物行政部门组织发掘，并同时补办审批手续
- C. 在农业生产中发现的文物，应保护现场，立即报告当地建管部门
- D. 文物部门接到发现文物的报告后，应 24 小时内赶赴现场
- E. 大型基建工程，建设单位应当事先报请省、自治区、直辖市人民政府文物行政部门组织考古调查、勘探

**【本节答案】**1. D 2. D 3. B（C 错，改变可以，占用不行） 4. ADE



## 2Z206000 建设工程安全生产法律制度（10 分）

### 2Z206010 施工安全生产许可证制度（1 分）

【**领证范围**】五类“危险性较大的生产”企业：（1）矿山企业；（2）建筑施工企业；（3）危险化学品生产企业；（4）烟花爆竹生产企业；（5）民用爆炸物生产企业。

1. （考前了解）下列企业中，应当取得安全生产许可证方可从事生产经营活动的是（ ）。

- A. 食品生产企业      B. 建筑施工企业      C. 加油站      D. 氰化物运输企业

【**解析**】危险化学品生产企业需取得安全生产许可证，但储存或运输企业均不适用（如加油站办理危险化学品经营许可证）。

【**领证条件**】（一）建立、健全安全生产责任制，制定完备的安全生产规章制度和操作规程（二）保证本单位安全生产条件所需**资金**的投入；（三）设置安全生产管理机构，按照规定配备**专职**安全生产管理人员；（四）主要负责人、项目负责人、专职安全生产管理人员经建设主管部门或者其他有关部门**考核合格**；（五）特种作业人员经有关业务主管部门**考核合格**，取得特种作业操作资格证书；（六）管理人员和作业人员每年至少进行一次安全生产教育培训并**考核合格**；（七）依法参加工伤**保险**，依法为施工现场从事危险作业的人员办理意外伤害保险，为从业人员交纳保险费；（八）施工现场的办公、生活区及作业场所和安全防护用具、机械设备、施工机具及配件符合有关安全生产法律要求；（九）有职业危害防治措施，并为作业人员配备符合国家标准或者行业标准的安全防护用具和安全防护服装；（十）有对危险性较大的分部分项工程及施工现场易发生重大事故的部位、环节的预防、监控措施和应急预案；（十一）有生产安全事故**应急救援**预案、应急救援组织或者应急救援人员，配备必要的应急救援器材、设备；（十二）其他。

2. 下列安全生产条件中，属于取得建筑施工企业安全生产许可证条件的是（ ）。

- A. 制定完备的安全生产规章制度和操作规程      B. 配备专职应急救援人员  
C. 针对职业危害制订应急救援预案      D. 办理建筑工程一切险和第三者责任险

【**解析**】B 错，应该是“专职安全员”。C 错，职业危害制定“防治措施”，危大工程制定“应急预案”。D 错，应为工伤保险和意外伤害险。

【**发证机关**】建筑施工企业应当向**省级**建设主管部门申请安全生产许可证，安全生产许可证有效期为**3 年**。

【**续期手续**】企业应当于期满前**3 个月**向原发证机关办理证件延期。证件有效期内，严格守法，未发生**死亡**事故的，有效期届满时，经原发证机关同意，可以不再审查**12 项**安全生产条件，批准有效期延期**3 年**。（但不能理解成未发生死亡事故的，可以自动延期不办手续）。

【**变更手续**】建筑施工企业变更**名称、地址、法定代表人**等，应当在变更后**10 日**内，到原安全生产许可证颁发管理机关办理安全生产许可证变更手续。

【**注销手续**】施工企业破产、倒闭、撤销的，应当将安全生产许可证交回原发证机关予以**注销**。

【**遗失补办**】建筑施工企业安全生产许可证遗失补办，由申请人告知资质许可机关，由资质许可机关在官网发布信息。

【**中标企业审查**】建设主管部门在给建设单位颁发施工许可证时应当对确定的施工企业是否有资质证书、安全生产许可证进行审查。中标企业没有安全生产许可证的，不能发施工许可证（要重新确定施工单位）。

违法行为	法律责任
有效期满未办理延期手续，继续施工活动的	责令停工补办，没收违法所得，并处罚款
转让安全生产许可证的	没收违法所得，处以罚款，并“吊销”安全生产许可证
领证后发生重大安全事故或不再具备安全生产条件的	“暂扣”安全生产许可证并限期整改
隐瞒有关情况或者提供虚假材料申请的	（没骗成的）警告，1 年内不得再次申请
骗取、贿赂取得的	（骗成了的）撤销，3 年内不得再次申请

3\*. 关于建筑施工企业安全生产许可证的说法，正确的是（ ）。

- A. 安全生产许可证和资质证书有效期相同  
B. 安全生产许可证有效期内，建筑施工企业未发生死亡事故的，有效期自动续期 3 年  
C. 建筑施工企业发生重大安全事故或不再具备安全生产条件的，应当撤销安全生产许可证  
D. 建筑施工企业欺骗取得安全生产许可证的，主管部门应当予以撤销，3 年内不得再次申请

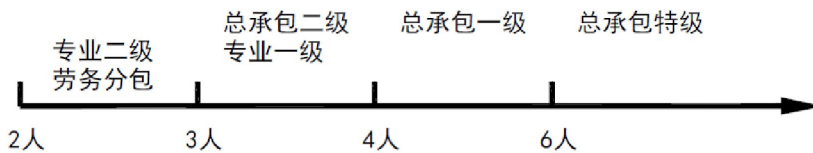
【**本节答案**】1. B    2. A    3. D（C 错，应当“暂扣并限期整改”）

## 2Z206020 施工安全生产责任和安全生产教育培训制度（2分）

### 2Z206021 施工单位的安全生产责任（1分）

#### 【施工企业的安全生产体系】

- (1) 建筑施工企业法定代表人、实际控制人同为企业安全生产第一责任人。
- (2) 企业主要负责人对安全生产全面负责。包括董事长、总经理、安全副总、生产副总、总工程师、安全总监（简记为公司里所有考A证的高层）★，但注意：不包括实际控制人、经营副总。（2019二级考）
- (3) 建筑施工企业应当设置安全生产管理机构（安全科），并配备专职安全员。
- 区分：企业安全科的专职安全员管全部项目，而项目专职安全员只管一个项目。



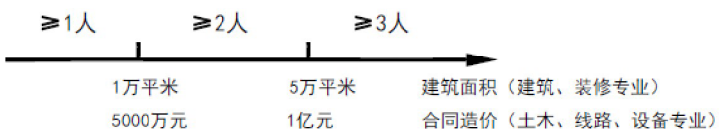
1. （2018一级）根据《建筑施工企业安全生产管理机构设置及专职安全生产管理人员配备办法》，关于建筑施工企业安全生产管理机构专职安全生产管理人员配备的说法，正确的有（ ）。

- A. 建筑施工总承包资质特级资质企业安全生产管理机构中专职安全生产管理人员不少于6人
- B. 建筑施工企业安全生产管理机构专职安全生产管理人员的配备与企业经营规模和生产需要有关
- C. 建筑施工专业承包资质二级和二级以下资质企业的专职安全生产管理人员不少于2人
- D. 建筑施工企业的分公司、区域公司等较大的分支机构不需要具备专职安全生产管理人员×（≥2人）
- E. 建筑施工劳务分包资质序列企业安全生产管理机构中的专职安全生产管理人员不少于2人

#### 【施工总承包项目的安全生产体系】

- (1) 总承包企业、专业承包企业和劳务分包企业项目经理、技术负责人和专职安全生产管理人员组成安全生产领导小组（简记为：三家企业三类人员）；
- (2) 项目经理是施工项目第一安全、质量、消防、文明施工、劳务管理责任人；工程实行总承包的，总承包企业项目负责人应当定期考核分包企业安全生产管理情况；
- (3) 按法定要求配备专职安全员。工程量大、施工作业难度大、致害因素多或采用新技术、新工艺、新材料的工程项目，专职安全员数量应在法定标准上适当增加配备。
- (4) 作业班组上可以配兼职安全巡查员。（简记为：项目上配专职，班组中配兼职）

#### [项目总承包单位专职安全员的配备]



#### [项目专业承（分）包单位专职安全员的配备] ≥1人

#### [项目劳务分包单位专职安全员的配备]



2. 根据有关规定，关于施工现场专职安全生产管理人员配备的说法，正确的有（ ）。

- A. 总承包单位根据不同专业，按照建筑面积或作业人数配备专职安全员
- B. 专业承包单位应当至少配备2名专职安全员，并根据承担的工程量和施工危险程度增加
- C. 劳务分包单位可以只配备兼职安全巡查员
- D. 专业交叉施工多、作业难度大的工程项目，应当在法定标准上适当增加配备专职安全员

3. 下列关于施工单位安全生产责任制度的说法，正确的是（ ）。
- A. 施工单位主要负责人仅指施工单位法定代表人
- B. 作业难度大的施工作业班组必须配备专职安全生产管理人员
- C. 总承包单位专职安全员应当对分包单位安全管理状况进行考核
- D. 市政工程总承包单位应按照合同造价配备相应数量的专职安全员

**【安全生产责任制】（每年必考1题）**

企业负责人（企业）	项目负责人（项目）	专职安全员（现场）	技术负责人
建立健全安全生产责任制	建立项目安全生产体系；落实生产责任制、安全生产规章制度和操作规程	施工现场安全生产日常检查并做好检查记录	安全施工技术交底（项目技术负责人）
组织制订安全生产规章制度和操作规程	组织制订安全施工措施、消除事故隐患	现场监督专项施工方案的实施	签署专项施工方案并定期巡查落实情况（企业技术负责人）
保证本单位安全生产投入的有效实施	确保安全施工费用的有效使用	对作业人员违规违章行为有权予以纠正或查处	
对承建工程进行定期和专项安全检查	及时、如实报告安全事故	对施工现场存在的安全隐患有权责令立即整改	
及时、如实报告安全事故		发现重大安全隐患，有权向企业安全生产管理机构报告	

4★. 按照《建设工程安全生产管理条例》的要求，属于施工现场专职安全员的职责的是（ ）。

- A. 签署专项施工方案
- B. 记录安全教育培训状况
- C. 建立项目安全生产体系
- D. 确保安全生产费用的有效使用

**【企业负责人现场带班检查】**建筑施工企业负责人要定期带班检查，每月检查时间不少于其工作日的25%。企业负责人带班检查时，做好检查记录，并分别在“企业和工程项目”存档备查。（1）工程项目进行危大工程施工时，（2）工程项目出现险情或发现重大隐患时，建筑施工企业负责人应到施工现场进行带班检查。对于有分公司（非独立法人）的企业集团，集团负责人因故不能到现场的，可书面委托工程所在地的分公司负责人对施工现场进行带班检查。

**【项目负责人带班生产】**项目负责人在同一时期只能承担一个工程项目的管理工作。项目负责人每月带班生产时间不得少于本月施工时间的80%。因其他事务需离开施工现场时，应向工程项目的建设单位请假，经批准后方可离开。离开期间应委托项目相关负责人负责其外出时的日常工作。项目经理必须在危大工程施工期间现场带班，不得请假。

5★. 以下关于施工企业项目负责人现场带班生产制度，说法正确的是（ ）。

- A. 施工项目负责人经建设单位同意，可以在两个项目上同时承担管理工作
- B. 施工项目负责人每月带班生产时间不得少于本月施工时间的80%
- C. 施工项目负责人离开施工现场时，应当向企业负责人请假并经批准
- D. 施工项目负责人在①主材进场、②脚手架搭设、③隐蔽工程验收、④混凝土浇筑期间，均不得请假

## 2Z206023 施工总承包和分包单位的安全生产责任

（一）分包合同应当明确总分包双方的安全生产责任；该约定不能违反法律强制性规定，否则无效。

（二）总承包统一组织编制建设工程生产安全应急救援预案；

（三）总承包负责上报施工生产安全事故；（四）总承包应自行完成建设工程主体结构的施工；

（五）总分包单位就分包工程的安全生产承担连带责任。分包不服管理导致事故发生的，负主要责任。

6（2014 一级）. 某总承包单位与分包单位在分包合同中约定，由分包单位自行负责分包工程的安全生产。工程施工中，分包工程发生了安全事故，则该事故（ ）。

- A. 按约定由分包单位自行承担全部责任
- B. 分包单位承担主要责任，总承包单位承担次要责任
- C. 总承包单位承担全部责任
- D. 总承包单位与分包单位承担连带责任

## 2Z206024 施工作业人员安全生产权利和义务（0~1 分）

【权利】（1）安全生产知情权（3 个内容：危险因素、事故防范措施、应急措施）和建议权（2）施工安全防护用品的获得权（3）批评、检举、控告权及拒绝违章指挥权（4）紧急避险权（5）获得工伤保险和意外伤害保险赔偿的权利（6）请求民事赔偿权

【义务】（1）守法遵章和正确使用安全防护用具等（2）接受安全生产教育培训（3）施工安全事故隐患报告  
法律上，权利义务区分的意义在于：权利可以放弃，可做可不做。而义务必须履行，必须做。

7. 施工作业人员应遵守的从业义务为（ ）

- A. 正确使用劳动防护用品      B. 接受安全生产培训      C. 对本单位的安全生产工作提出建议  
D. 发现事故隐患立即报告      E. 拒绝违章指挥和强令冒险作业

8. 下列施工作业人员的做法中，（ ）属于行使紧急避险权。（=逃命权）

- A. 甲凭经验判断脚手架可能不稳向现场管理人员提出加固意见（“建议权”）  
B. 乙发现基坑四周地表现出大量裂纹并有土石滑落现象，立即报告现场安全管理人员（“危险报告义务”）  
C. 丙因为安全防护帽损坏，回到工人宿舍更换（“正确使用劳动防护用品义务”）  
D. 丁发现吊装预制构件欲脱落而拒绝继续作业并迅速躲避（避险前提：“直接危及人身安全的紧急情况”）

## 2Z206025 施工管理人员、作业人员安全生产教育培训（0~1 分，了解）

	培训种类	适用	培训对象
建设行政主管部门	向企业工商所在地的省建管部门申请考核，并取得安全生产考核合格证书，有效期 3 年，全国有效。		企业主要负责人（A 证）
			项目负责人（B 证）
			专职安全员（C 证）
	经省级以上建管部门认定		特种作业人员（特种作业资格证）
施工企业	企业安全内训	每年至少一次	全体管理人员和作业人员
	专门安全培训	新岗位新现场新技术 新工艺新设备新材料	作业人员

【2014 年一级建工案例（三）★】某工程检查发现，项目经理持有一级注册建造师证书和安全考核资格证书（B 证），电工、电气焊工、架子工持有特种作业操作资格证书。问：施工企业还有哪些人员需要取得安全考核资格证书及其证书类别？与建筑起重作业相关的特种作业人员有哪些？

【答题要点】1) 施工企业主要负责人（A 证）、项目专职安全生产管理人员（C 证）  
2) 起重机械安装拆卸人员、起重司机、起重信号司索工等。

【本节答案】1. ABCE    2. D    3. D    4. B    5. B    6. D    7. ABD    8. D

## 2Z206030 施工现场安全防护制度（2~3 分）

### 2Z206031 编制安全技术措施、专项施工方案和安全技术交底（法规 1 分，实务必考案例）

分部分项工程分两类：危险小的，编安全技术措施；危大工程，编专项施工方案。

【编制范围★】以下危大工程施工前应当单独编制专项施工方案：（1）基坑支护与降水工程；（2）土方开挖工程；（3）模板工程；（4）起重吊装工程；（5）脚手架工程；（6）拆除、爆破工程；（7）其他。

【方案编制】（1）工程概况（2）编制依据（3）施工计划（4）施工工艺技术（5）施工安全保证措施（6）劳动力计划（7）计算书及相关图纸★。

【方案编制和审查★】专项施工方案编制和审查，不是项目行为而是企业行为。由施工企业技术部门组织编制。分包单位编制专项施工方案的，专项施工方案应当由总承包企业技术负责人及分包企业技术负责人共同审核签字并加盖单位公章。总监理工程师应当签字并加盖执业印章。（简记为：三个老总签）

【方案论证★】对于超规模的危大工程，由施工总承包组织召开专家论证会。专项施工方案应当先通过施工单位审核和总监理工程师审查，再交给专家论证。专家应当从当地住房城乡建设主管部门建立的专家库中选取，符合专业要求且不得少于 5 名。与本工程有利害关系人员不得以专家身份参加论证会。

【方案交底★】交底方式为书面交底、逐级交底。方案编制人员或项目技术负责人向现场管理人员交底；现场管理人员向作业人员交底。交底人、被交底人、专职安全员三方在交底记录上签名。

**【实施与监督】**施工单位应当在施工现场显著部位公告危大工程名称、施工时间和具体责任人，在危险部位设置安全警示标志。

施工单位应当严格按照专项施工方案组织施工，不得擅自修改专项施工方案。因规划调整、设计变更等原因确需调整的，修改后的专项施工方案应当重新审核、论证。

施工单位应当对危大工程施工作业人员进行登记，项目负责人应当在施工现场履职。项目专职安全生产管理人员应当对专项施工方案实施情况进行现场监督。

**【验收】**验收合格的，经施工单位项目技术负责人及总监理工程师签字确认后，方可进入下一道工序。

1★. 关于安全专项施工方案实施的说法，正确的是（ ）。

- A. ①基坑降水工程、②混凝土浇筑、③土方回填、④塔吊拆除、⑤脚手架均需编制专项施工方案
- B. 每个方案均应附具计算书和相关图纸。超规模的危大工程专项方案，总承包单位还应当组织专家论证
- C. 项目经理作为施工项目安全第一责任人，应当在专项方案上签字
- D. 专项方案施工前，项目技术负责人应当向作业人员直接进行方案交底
- E. 危大工程需要进行第三方监测的，建设单位应当委托有相应勘察资质的单位进行监测

**【本节答案】1. BE**

## 2Z206032 施工现场安全防护、安全费用（1分）

### **【施工现场安全防护】**

（一）危险部位设置警示标志（必须符合国家标准）；

（二）现场总平布置要求：办公生活区与作业区分开设置，并保持安全距离；办公生活区的选址应当符合安全。职工的膳食、饮水、休息场所等应当符合卫生标准。施工单位不得在未竣工建筑物内设置集体宿舍。

（三）现场临建应当符合安全使用要求。装配式活动房屋应具有产品合格证。

（四）在城市主干道，封闭围挡高 $\geq 2.5\text{m}$ ；辅路及郊区，围挡高 $\geq 1.8\text{m}$ 。

1. 安全生产监督管理部门在一个位于市区辅路的建设工程项目施工现场进行检查中，发现了如下行为：①施工现场临时用电设备 4 台，总容量 35Kw，无用电组织设计，但制定了安全用电和电气防火措施；②施工现场办公区和生活区混设在一起，毗邻排列；③现场的安全防护用具有生产许可证，缺产品合格证；④有 3 名电工没有资格证书；⑤现场办公室采用装配式活动房，没有产品合格证；⑥现场脚手架、出入通道口没有设置警示标志；⑦现场使用彩钢板连续围挡高 2m。其中不符合安全和文明施工要求的行为有（ ）处。

- A. 2
- B. 3
- C. 4
- D. 5

（备注：③④⑤⑥错，①正确，用电设备 $\geq 5$ 台，或总容量 $\geq 50\text{Kw}$ ，才编制用电组织设计）

### **【安全生产费用】（2018、2019 一级考）**

**【提取】**以建筑安装工程造价为安全费用的计提依据。（建筑、水利、铁路 2.0%，市政、机电、公路、通信、港口与航道 1.5%，矿山 2.5%）安全费用列入工程造价，由招标人在招标文件中事先确定好（不得低于工程所在地定额费用 90%）。投标时，安全费用报价属于非竞争费用，不进入评标。

**【支付】**注意几个文件规定有出入，做案例题时务必看清楚考哪个：

2017 版《建设工程施工合同示范文本》规定：发包人应在开工后 28 天内预付安全文明施工费总额的 50%，其余部分与进度款同期支付。（注：取消了工期的差别）。

2017 版《建设工程工程量清单计价规范》规定：发包人应在工程开工后的 28 天内预付不低于当年施工进度计划的安全文明施工费总额的 60%，其余部分应按照提前安排的原则进行分解，并应与进度款同期支付。

### **【使用】**

（一）完善、改造和维护安全防护设施设备（不含“三同时”要求初期投入的安全设施）；（二）配备、维护、保养应急救援器材、设备支出和应急演练；（三）开展重大危险源和事故隐患评估、监控和整改；（四）安全生产检查、评价（不包括新建、改建、扩建项目安全评价）；安全生产宣传、教育、培训；（五）配备和更新现场作业人员安全防护用品；（六）安全生产适用的新技术、新标准、新工艺、新装备的推广应用支出；（七）安全设施及特种设备检测检验支出；（八）其他与安全生产直接相关的支出。

施工单位挪用列入建设工程概算的安全生产作业环境及安全施工措施所需费用的，责令限期改正，处挪用费用 20% 以上 50% 以下的罚款。

**【管理】**总承包单位对建筑工程安全防护、文明施工措施费用的使用负总责。总承包单位不及时向分包单位支付安全防护、文明施工措施费用，造成分包单位不能及时落实安全防护措施导致发生事故的，由总承包单位负主要责任（2017 一级考）。

2. （2018 一级）. 关于建设工程施工企业安全费用的说法，正确的是（ ）。

- A. 建筑工程与市政工程安全费用提取标准相同      B. 施工企业投标时，安全费用属于竞争性费用  
C. 施工企业以建筑安装工程造价为计提依据      D. 施工企业的安全费用可以用于支付特种设备租金

【本节答案】1. C    2. C

## 2Z206034 工伤保险（1 分）

【认定工伤】（简记为：工作造成的伤害）

- （一）工作时间和工作场所内，因工作原因受到事故伤害；  
（二）工作时间前后在工作场所内，从事与工作有关的预备性或者收尾性工作受到事故伤害的；  
（三）在工作时间和工作场所内，因履行工作职责受到暴力等意外伤害的；（四）患职业病的；  
（五）因工外出期间，由于工作原因受到伤害或者发生事故下落不明的；  
（六）\*在上下班途中，受到非本人主要责任的交通事故或者城市轨道交通、客运轮渡、火车事故伤害的。

【视同工伤】（简记为：不是工作造成的伤害）

- （一）在工作时间和工作岗位，突发疾病死亡或者在 48 小时之内经抢救无效死亡的；  
（二）\*在抢险救灾等维护国家利益、公共利益活动中受到伤害的；  
（三）职工原在军队服役，因战、因公负伤致残，已取得革命伤残军人证，到用人单位后旧伤复发的。

【不得认定或视同工伤\*】（一）故意犯罪的；（二）醉酒或者吸毒的；（三）自残或者自杀的。

【工伤认定争议】职工或其近亲属认为是工伤，单位不认为是工伤的，单位承担举证责任。事故伤害发生后 30 日内，由单位向社保行政部门申请工伤认定。单位不认为是工伤，不去申请的，职工或近亲属可以在 1 年内直接向社保部门申请。

1\*. 依据《工伤保险条例》，下列用人单位职工伤亡的情形中，可以认定或视同为工伤的有（ ）。

- A. 下班路上发生交通事故受伤的      B. 在工作岗位突发脑溢血后中风的  
C. 在外地投标因事故下落不明的      D. 在工人宿舍中醉酒后死亡的

【“所在用人单位”的确定】（1）职工与两个或两个以上单位建立劳动关系，工伤事故发生时，职工为之工作的单位为承担工伤保险责任的单位；（2）劳务派遣单位派遣的职工在用工单位工作期间因工伤亡的，派遣单位为承担工伤保险责任的单位；（3）单位指派到其他单位工作的职工因工伤亡的，指派单位为承担工伤保险责任的单位；（4）用工单位违反法律、法规规定将承包业务转包给不具备用工主体资格的组织或者自然人，该组织或者自然人聘用的职工从事承包业务时因工伤亡的，用工单位为承担工伤保险责任的单位；（5）个人挂靠其他单位对外经营，其聘用的人员因工伤亡的，被挂靠单位为承担工伤保险责任的单位。

2. （2018 一级）根据《最高人民法院关于审理工伤保险行政案件若干问题的规定》，下列关于承担工伤保险责任单位的说法，正确的有（ ）。

- A. 职工张某分别与公司甲和公司乙有劳动关系，在为公司乙工作时发生了工伤，则甲乙连带承担保险责任  
B. 劳务派遣公司把员工李某派遣到某施工企业工作，工作期间发生工伤，则该施工企业承担保险责任  
C. 施工企业甲将自己的员工陈某指派到施工企业乙工作，工作期间发生工伤，则乙承担保险责任  
D. 周某挂靠施工企业甲承揽工程，施工期间周某的一个工人被钢筋扎伤，则甲为保险责任单位

3. 根据《工伤保险条例》，关于劳动能力鉴定，正确的是（ ）。

- A. 劳动功能障碍分为十个伤残等级，最轻的为一级，最重的为十级  
B. 劳动能力鉴定只能由用人单位和工伤职工本人向省级劳动能力鉴定委员会提出申请  
C. 自劳动能力鉴定结论作出之日起 3 个月后，工伤职工本人认为伤残情况发生变化的，可以申请劳动能力复查鉴定  
D. 生活自理障碍分为生活完全不能自理、生活大部分不能自理和生活部分不能自理三个等级

【建筑意外伤害保险的规定】

企业应当为职工参加工伤保险缴纳工伤保险费。鼓励企业为危险作业职工办理意外伤害险，支付保险费。意外伤害险期间为项目开工到竣工。提前完工的，自动终止。推迟完工的，投保人应当办理保险顺延。

险种	性质	是否强制	范围	期间
工伤保险	社会保险	强制（“应当依法”）	单位所有从业人员	入职到离职
意外伤害险	商业保险	非强制（“鼓励”）	施工现场从事危险作业人员	开工到竣工



4（2019 一级）. 关于建筑意外伤害保险的说法，正确的是（ ）。

- A. 应当由建设单位统一投保 B. 保险期限自开工之日起计算  
C. 费用由作业人员负担 D. 保险期限至缺陷责任期届满之日止

【本节答案】1. C 2. D 3. D 4. B

## 2Z206040 施工安全事故的应急救援与调查处理（2 分）

### 2Z206041 生产安全事故的等级划分（1 分）

报告：（设区的市）	（省）	（国）	（国）	—— 建设主管部门				
调查：县	设区的市	省	国	—— 政府				
1人	一般	3人	较大	10人	重大	30人	特别重大	（死亡）
1人		10人		50人		100人		（重伤）
100万		1000万		5000万		1亿		（直接经济损失）

1（2013 一级项目管理）. 下列安全事故中，属于重大事故的是（ ）。

- A. 3 人死亡，10 人重伤，直接经济损失 2000 万元 B. 12 人死亡，直接经济损失 960 万元  
C. 36 人死亡，50 人重伤，直接经济损失 6000 万元 D. 2 人死亡，100 人重伤，直接经济损失 1.2 亿元

### 2Z206042 施工生产安全事故应急救援预案（0~1 分）

【分类】综合应急预案（企业）、专项应急预案（分部分项）、现场处置方案（现场）。

【内容】**专项应急预案**应当包括：危险性分析、可能发生的事故特征、应急组织机构与职责、预防措施、应急处置程序和应急保障等内容。

【培训和演练】至少每半年组织一次演练，并将演练情况报送县级以上负有安全生产监管职责部门。

【修订】下列情形，应急预案应当及时做动态修订：（1）依据的法律、法规、规章、标准及上位预案中的有关规定发生重大变化的；（2）应急指挥机构及其职责发生调整的；（3）面临的事故风险发生重大变化的；（4）重要应急资源发生重大变化的；（5）预案中的其他重要信息发生变化的；（6）在应急演练和事故应急救援中发现问题需要修订的。

【应急救援队伍】建筑施工单位应当建立应急救援队伍（小微企业可以不建立队伍，但应当指定兼职的应急救援人员，并且可以与邻近的应急救援队伍签订应急救援协议）。

【应急救援费用】应急救援队伍根据政府命令或事故发生单位请求投入救援，花费费用由事故责任单位承担。

2. \*关于施工企业的应急救援队伍和应急救援预案的说法，正确的是（ ）。

- A. 所有施工企业都必须建立应急救援队伍，建立应急值班制度，配备应急值班人员  
B. 应急救援队伍根据救援命令参加生产安全事故应急救援所耗费用，由有关人民政府承担  
C. 施工企业应每年组织一次预案演练，并将演练结果报送安全生产监管部门  
D. 施工企业安全生产面临的风险和重要应急资源发生重大变化的，应当及时修订

【2014 年一级市政实务案例（四）\*】某市政工程公司承建城市主干道改造工程投标，合同金额为 9800 万元。项目部进场后配备了专职安全管理人员，并为承重支模架编制了安全应急预案，应急预案的主要内容有：事故类型和危险分析、应急处置基本原则、预防及预警、应急处置程序等。

问：1. 本工程至少应配备几名专职安全员？

2. 应急预案分哪些类型？针对承重支模架的应急预案属于哪一种？补充完善该安全应急预案的内容。

【答题要点】1. 至少 2 名。2. 应急预案分为综合应急预案、专项应急预案和现场处置方案。承重支模架分部工程应急预案属于专项应急预案。还应补充：应急组织机构与职责、应急保障。

### 2Z206043 施工生产安全事故报告（1 分）

【报告对象】施工单位发生生产安全事故，应当及时、如实地向事故发生地有关部门报告。（“有关部门”是哪些部门？以实务教材为准。去年水利考了案例。别天天学及时、如实报告，却不知道应该报告谁）

【报告的时间要求：及时】现场人员应立即报告本单位负责人。单位负责人应当在 1 小时内报告有关部门。接到报告的部门应逐级如实上报。（简记：民报民：立即；民报官，1 小时；官报官，2 小时）实行施工总承包的建设工程，由总承包单位负责上报事故。情况紧急时，现场人员也可以越级上报。



**【报告的内容要求：如实】**

事故报告内容	事故调查报告内容（2018 二级）
(1) 事故发生单位概况；	(1) 查明事故发生经过、原因、人员伤亡及直接经济损失；
(2) 事故发生的时间、地点以及事故现场情况；	
(3) 事故的简要经过；	(2) 认定事故性质和事故责任；
(4) 事故已经造成或者可能造成的伤亡人数（包括下落不明的人数）和初步估计的直接经济损失；	(3) 提出对事故责任者的处理建议；
(5) 已经采取的措施；	(4) 总结事故教训，提出防范和整改措施；
(6) 其他应当报告的情况。	(5) 提交事故报告。

**【补报★】**事故发生后 30 日内，伤亡人数发生变化的，应当补报。（火灾、车祸，7 日内人数有变化的补报）

**【事故处置三措施】**及时如实上报规定部门；启动应急救援预案，组织抢救；保护事故现场及相关证据。

**【事故现场保护（2019 一级、二级考）】**发生生产安全事故后，施工单位应当采取措施防止事故扩大，保护事故现场。因为抢救人员、疏散交通、防止损失扩大，确实需要移动现场物品时，应当经过事故发生单位负责人或事故调查处理部门领导同意，做出标记和书面记录，妥善保管有关证物。

**【事故调查】**事故调查组由有关人民政府、安全生产监督管理部门、负有安全生产监督管理职责的有关部门、监察机关、公安机关以及工会派人组成，并应当邀请人民检察院派人参加。事故调查组应当在事故发生后 60 日内提交事故调查报告，有关政府在收到报告后 15 日内进行批复。

**【事故处理】**事故处理的完整程序是调查+批复。有关部门应当根据政府的批复处理责任单位和责任人。

3★（2016 二级）根据《生产安全事故报告和调查处理条例》，事故发生后，说法正确的是（ ）。

- A. 单位负责人接到报告后，应当于 2 小时内向单位所在地有关部门报告
- B. 一般情况下，事故现场有关人员应当在 1 小时内向安全监管部门报告
- C. 情况紧急时，事故现场有关人员可以向有关部门越级报告
- D. 因火灾事故造成人员重伤，在发生后 30 日内死亡的，应当补报

4. （2019 一级） 根据《条例》，下列情形中，移动事故现场物件需满足的条件是（ ）

- A. 抢救财产的需要
- B. 疏通交通的需要
- C. 经项目负责人同意
- D. 保证移动物件人员的安全

**【2014 年二级建工实务案例（二）】**某新建工业厂区，地处大山脚下。在施工过程中，连续几天大雨引发山体滑坡，导致材料库房垮塌，造成 1 人当场死亡，7 人重伤。施工单位负责人接到事故报告后，立即召集相关人员紧急会议，要求救援队伍迅速清理现场恢复秩序；4 小时后向相关部门递交了 1 人死亡的事故报告，事故发生后第 7 天和第 32 天分别有 1 人在医院抢救无效死亡，其余 5 人康复出院。

问题：（1）施工单位负责人报告事故的做法是否正确？（2）施工单位负责人处理事故的做法是否正确？

（3）应该补报死亡人数几人？

**【答题要点】**

（1）事故报告的基本要求是：“及时”（时间要求）和“如实”（内容要求）。该负责人存在拖延报告和漏报的违法行为。

（2）除及时如实报告事故外，还应立即启动事故应急预案组织抢救，并采取措施保护事故现场及相关证据。

（3）应补报死亡 1 人。（一般事故，30 日；火灾车祸，7 日）

**【2015 一级建筑实务】**某工程主体结构施工过程中发生塔吊倒塌事故，当地县级人民政府接到事故报告后，按规定组织安全生产监督管理部门、负有安全生产监督管理职责的有关部门等派出的相关人员组成了事故调查组，对事故展开调查。施工单位按照事故调查组移交的事故调查报告中对事故责任者的处理建议对事故责任人进行处理。

问：施工单位对事故责任人的处理做法是否妥当？并说明理由。事故调查组应还有哪些单位派员参加？

**【答题要点】**

（1）不妥当，事故发生单位不应该按照事故调查组移交的事故调查报告中对事故责任者的处理建议对事故责任人进行处理，应当按照负责事故调查的人民政府的批复，对本单位负有事故责任的人员进行处理。

（2）事故调查组还应组织监察机关、公安机关以及同级工会派人组成，并应当邀请人民检察院派人参加。

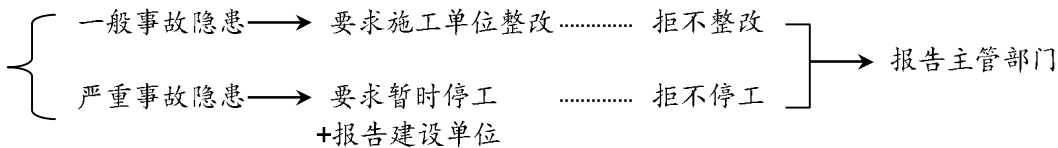
**【本节答案】** 1. B    2. D    3. C（A 错，应当是 1 小时，“事故发生地”）    4. B

## 2Z206050 建设单位和相关单位的建设工程安全责任制（1-2 分）

【建设单位】①到政府部门办理与施工有关的各项手续。②为施工单位提供真实、准确、完整的现场资料；③不得对勘察设计施工监理提出违法要求；不得明示或暗示施工单位使用不合格材料设备；不得任意压缩合同工期；④提供安全生产费用；⑤报送安全施工措施资料备案；⑥拆除工程向政府部门备案。

【设计单位】（1）按照法律、法规和工程建设强制性标准进行设计；（2）在设计文件中提出防范生产安全事故的指导意见和措施建议；（3）对设计成果承担责任。

【工程监理单位★】（1）根据强制性标准审查安全技术措施和专项施工方案；（2）事故隐患处理：



（3）工程监理单位违反法律规定的监理义务，责令限期改正；逾期未改正的，责令停业整顿，并处罚款；情节严重的，降低资质等级，直至吊销资质证书；造成重大安全事故，构成犯罪的，对直接责任人员，依照刑法有关规定追究刑事责任；造成损失的，依法承担赔偿责任。

1★. 根据《建设工程安全生产管理条例》，下列关于建设工程安全生产责任的说法，正确的是（ ）。

- A. 设计单位应在设计文件中注明涉及施工安全的重点部位和环节
- B. 施工单位对于安全作业费用有其他用途时需经建设单位批准
- C. 建设单位不得与施工单位协商调整合同工期
- D. 监理单位应当审查施工单位编制的专项施工方案是否符合投资概算

2. （2017 二级）关于监理单位安全责任的说法，正确的是（ ）。

- A. 监理单位未对施工组织设计中的专项施工方案进行审查的，应当吊销资质证书
- B. 监理单位发现存在安全事故隐患的，可以提醒施工单位整改
- C. 事故隐患情况严重的，监理单位应当及时向有关主管部门报告
- D. 监理单位对安全技术措施进行审查，重点审查其是否符合工程建设强制性标准

3. 某工程的总承包商甲在例行的安全生产检查中，发现某分包工程的施工存在严重的安全隐患，于是书面要求分包商乙限期整改。同一天，监理单位丙也书面向甲乙发出停工通知。但乙拒不停工，也未采取有效整改措施，致使发生重大安全事故。关于各方安全生产责任的划分，下列说法错误的是（ ）。

- A. 该现场安全生产由甲负总责
- B. 乙就该安全事故的发生负主要责任
- C. 即使甲已书面通知乙整改，也不能免除责任
- D. 由于丙已书面通知停工，可以免除责任

## 2Z206054 机械设备相关单位（1 分）

【出租设备“三证”齐全★】生产(制造)许可证、产品合格证，在签订租赁合同时，出具检测合格证明。

【建筑起重机械（每年都考）★】有下列情形的，不得出租：（1）国家明令淘汰或禁止使用；（2）超过安全技术标准规定使用年限或制造厂家规定的使用年限；（3）经检验达不到安全技术指标；（4）没有完整技术档案；（5）没有齐全有效的保护装置。以上（1）～（3）应当报废，并向原备案机关办理注销手续。

【安装拆卸施工起重机械】安装、拆卸施工起重机械，应当外包给有相应的特种设备安装资质单位承担。

起重吊装属于危险性大的分部分项，安装单位应当编制拆装专项方案（由安装单位技术负责人、施工单位技术负责人、总监 3 人签字），并由安装单位专业技术人员和专职安全员现场监督。

安装完毕后，安装单位应当自检，出具自检合格证明，方可向施工单位提请验收。

施工总承包负责组织有关单位（分包、出租、安装、监理）验收，也可以委托具有相应资质的检测单位外包验收。

施工单位应当自施工起重机械和整体提升脚手架、模板等自升式架设设施验收合格之日起 30 日内，向建设行政主管部门登记。登记标志应当置于该设备的显著位置。

4★. 下列关于租赁的施工起重机械的安全责任的表述中正确的是（ ）。

- A. 出租单位应当提供施工起重机械的生产许可证、产品合格证，在签订租赁合同时，出具营业执照
- B. 施工起重机械超过厂家规定的使用年限的，出租单位应当进行大修，办理变更手续方可继续出租
- C. 施工起重机械进场需要安装的，应当由施工总承包单位负责安装，并制定拆装专项方案
- D. 施工起重机械安装完毕后，总承包单位应当组织分包、出租、安装等单位进行验收并办理登记

【本节答案】1. A 2. D 3. D 4. D

## 2Z207000 建设工程质量法律制度（10 分）

### 2Z207010 工程建设标准（1 分）

我国的标准划分为：国家标准、行业标准、地方标准、团体标准、企业标准。国家标准又划分为：强制性标准（GB）和推荐性标准（GB/T）。行业标准和地方标准，一律为推荐性标准。

保障人体健康、人身财产安全、国家安全、生态环境安全的基本技术要求，只能制定强制标准，不制定推荐标准。

强制性标准，必须执行。推荐性标准，国家鼓励自愿采用。（所谓强制标准，即生产建设中的最低标准：约定 $\geq$ 强制，按约定；约定 $<$ 强制，按强制）

**【强制性国家标准制定和公布\*】**国务院有关行政主管部门依据职责负责强制性国家标准的“项目提出、组织起草、征求意见和技术审查”。国务院标准化行政主管部门负责强制性国家标准的“立项、编号和对外通报”。强制性国家标准由国务院“批准发布或者授权批准发布”。

**【推荐性国家标准】**推荐性国家标准由国务院标准化行政主管部门\*制定。

**【国家标准文本的公开】**国务院标准化行政主管部门应当自发布之日起 20 日内在全国标准信息公共服务平台上免费公开强制性国家标准文本\*，国家推动免费向社会公开推荐性标准文本。

**【行业标准】**国务院行政主管部门\*可以制定行业标准。相同内容的国家标准公布后，行业标准自行废止。

**【地方标准】**由省级建设主管部门和设区的市级建设主管部门批准制定的标准。

强制性国家标准	组织起草、技术审查：住建部	{	国标委制定：推荐性国家标准
	立项、编号、对外通报：国标委		住建部制定：行业标准
	批准公布：国务院（或授权）		省建设厅制定：地方标准
	复审周期：一般 $\leq 5$ 年		
	废止：由国标委依国务院授权以公告形式废止		

1. 按照《标准化法》的规定，（ ）是正确的。

- A. 国家标准就是强制性标准
- B. 强制性国家标准的复审周期一般不得少于 5 年
- C. 行业标准、地方标准一律为推荐性标准
- D. 国家标准应当免费向社会公开标准文本
- E. 强制性国家标准由国务院批准发布或授权批准发布

**【解析】**D 错误，强制性标准应当免费向社会公开标准文本，推荐性标准文本，是推动免费公开。

**【团体标准】**依法成立的社会团体（学会、协会、商会等）协调市场主体共同制定的标准。（1）禁止利用团体标准实施妨碍、排除、限制市场竞争的行为；（2）不得与国家产业政策抵触；（3）不得低于强制性标准的技术要求，鼓励其制订高于推荐性标准的技术要求。

**【企业标准】**企业可以自行制定或与其他企业联合制定企业标准。企业应当公开声明其执行的生产标准。（1）不公开的，由标准化行政管理部门**责令限期改正。逾期不改正的，在标准信息服务平台公示**。（2）企业生产符合强制标准但未达到其公开标准的技术要求的，**依法承担民事责任**。（3）企业生产不符合强制标准的，**依法查处，记入信用记录并予以公示。构成犯罪的，依法追究刑事责任**。

2. 某施工企业承揽的装饰工程，经验收，达到了强制性标准，但没有达到合同约定的验收标准。则，施工企业应承担的法律责任是（ ）。

- A. 作为不良行为记录记入企业信用平台公示
- B. 进行行政处罚
- C. 返修，直到达到约定的验收标准
- D. 由主管部门责令限期改正

#### **【工程建设强制性标准的实施】**

- （1）强制性国家标准发布后实施前，企业可以选择执行原强制性国家标准或者新强制性国家标准。新强制性国家标准实施后，原强制性国家标准同时废止。
- （2）建设工程勘察、设计文件中规定采用的新技术、新材料，可能影响建设工程质量和安全，又没有国家技术标准的，应当由国家认可的检测机构进行试验、论证，出具检测报告，并经国务院有关主管部门或者省、自治区、直辖市人民政府有关主管部门组织的建设工程技术专家委员会审定后，方可使用。
- （3）工程建设中采用国际标准或者国外标准，现行强制性标准未作规定的，建设单位应当向国务院住房城乡建设行政主管部门或者国务院有关行政主管部门备案。

**【工程建设强制性标准的实施监督机关】**建设项目规划审查机构应当对工程建设“规划阶段”执行强制性标准的情况实施监督。施工图设计文件审查单位应当对工程建设“勘察、设计阶段”执行强制性标准的情况实施监督。建筑安全监督管理机构应当对工程建设“施工阶段”执行施工安全强制性标准的情况实施监督。工程质量监督机构应当对工程建设“施工、监理、验收”等阶段执行强制性标准的情况实施监督。

**【工程建设强制性标准的实施监督内容】**（1）有关工程技术人员是否熟悉、掌握强制性标准；（2）项目的规划、勘察、设计、施工、验收是否符合强制性标准的规定；（3）项目采用的材料、设备是否符合强制性标准的规定；（4）项目的安全、质量是否符合强制性标准的规定；（5）项目采用的导则、指南、手册、计算机软件是否符合强制性标准规定。

3. （2016、2017 一级，2017 二级）关于工程建设强制性标准的说法，正确的是（ ）。

- A. 工程建设中拟采用的新技术、新工艺、新材料，可不受强制性标准的限制
- B. 工程建设中采用国际标准或者国外标准，可不受强制性标准的限制
- C. 工程质量监督机构负责对工程项目勘察、设计、施工等阶段执行强制性标准情况进行监督检查
- D. 有关部门实施监督时，应当重点检查项目采用的导则、手册、软件等是否符合强制性标准规定

**【答案】1. A 2. C（备注：政府只能管违法，不能管违约） 3. D**

## 2Z207020 施工单位的质量责任和义务（2 分）

**【五方责任主体项目负责人质量终身责任】**五方责任主体项目负责人是指建设单位项目负责人、勘察单位项目负责人、设计单位项目负责人、施工单位项目经理、监理单位总监理工程师\*。质量终身责任，是五方责任主体项目负责人应在工程设计使用年限内承担相应责任。

**【总分包连带责任】**总承包单位依法将分包给其他单位的，分包单位应当接受总承包单位的质量管理，并按照分包合同的约定对其分包工程的质量向总承包单位负责。总分包单位对分包工程的质量承担连带责任。

**【按图施工】**施工单位必须按照①工程设计图纸（直接依据）和②施工技术标准（间接依据）施工，不得擅自修改工程设计，不得偷工减料。施工单位在施工过程中发现设计文件和图纸（①）有差错的，应当及时提出意见和建议。（使得①符合②，然后按新的①施工）。

1. 关于施工单位的质量责任和义务，说法正确的是（ ）。

- A. 施工单位项目经理在职期间因过错造成质量事故的，离职后也应追究其质量责任
- B. 建设单位指定工程分包的，可以不接受总包单位的质量监督管理
- C. 施工技术人员发现设计图纸不符合技术标准的，应当自行按照技术标准施工
- D. 建设单位采购的建筑材料经施工企业检验合格，使用后被证实属于不合格材料的，由施工企业承担全部责任（D 错，应该是双方按过错大小分担责任。建筑实务考过案例。）

## 2Z207023 对建筑材料、设备进行检验检测（必考 1~2 分，随机抽取 4~5 句）

**【进场检验（围墙外）】**施工单位必须按照工程设计要求、施工技术标准“和”合同约定，对所有进场的建筑材料、建筑构配件、设备和商品混凝土进行检验，检验应当有书面记录和专人签字。

**【现场取样（围墙内）】**已经检验合格、已经进场的材料，如果涉及结构安全，还需要在建设单位或监理单位的监督见证下现场取样。

“涉及结构安全的”：（一）用于承重结构的混凝土试块；（二）用于承重墙体的砌筑砂浆试块；（三）用于承重结构的钢筋及连接接头试件；（四）用于承重墙的砖和混凝土小型砌块；（五）用于拌制混凝土和砌筑砂浆的水泥；（六）用于承重结构的混凝土中使用的掺加剂；（七）地下、屋面、厕浴间使用的防水材料；（八）国家规定的其它材料（“其他”有哪些？以实务教材为准）。**简记为：承重、水泥、防水。**

见证人员应由建设单位或该工程的监理单位具备建筑施工试验知识的专业技术人员担任。取样人员应在试样或其包装上作出标识、封志。标识和封志应标明工程名称、取样部位、取样日期、样品名称和样品数量，并由见证人员和取样人员签字。取样人员和见证人员对试样的真实性、代表性负责。

**【送样检测（第三方检测）】**见证取样后，样品应送建设单位委托的有相应检测资质的第三方检测单位检测（检测资质分专项检测资质和见证取样检测资质两种）。送样比例不小于规范规定取样数量的**30%**。

检测报告经检测人员本人签字、检测机构法定代表人或者其授权签字人（例如部门经理）签署，并加盖检测机构公章或者检测专用章后方可生效（19 二级考）。检测报告经建设单位或监理单位确认后，由施工单位归档。利害关系人对检测结果发生争议的，由双方共同认可的检测机构复检，复检结果由提出复检方报当

地建设主管部门备案。

检测机构应当将涉及结构安全检测结果的不合格情况，及时报告工程所在地建设主管部门。并应当单独建立检测结果不合格项目台账。

检测机构和检测人员不得推荐或者监制建筑材料、构配件和设备。不得与行政机关，具有管理公共事务职能的组织以及所检测工程项目相关的设计单位、施工单位、监理单位有隶属关系或者其他利害关系。

2★. 关于建设工程见证取样，说法正确的是（ ）。

- A. 施工人员对防水材料，应当在项目技术负责人监督下在生产厂家进行现场取样
- B. 见证取样和送检的样品比例不得低于有关技术标准中规定应取样数量的 30%
- C. ①填充墙的混凝土小型砌块、②混凝土掺加剂、③用于拌制砌筑砂浆的水泥均应当进行见证取样
- D. 见证人员应当对样品做好标识和封志，由取样人员签字并标明工程名称、样品名称、样品数量

3. （2018、2019 二级）关于工程质量检测的说法，正确的有（ ）。

- A. 检测机构不可以与建设单位有隶属关系
- B. 检测机构对涉及结构安全的所有检测结果应及时报告建设主管部门
- C. 检测机构应当对检测结果不合格的项目建立单独的项目台账
- D. 检测人员不得同时受聘于两个或两个以上检测机构，不得推荐或监制建筑材料
- E. 检测报告必须经检测机构法定代表人签署方可生效

## 2Z207024 施工质量返修（1 分）

【基本概念】竣工验收合格后：保修；竣工验收合格前：返修。

【责任】因施工人原因致使施工质量不符合约定的，发包人有权要求施工人无偿修理、返工或改建。对于非施工单位原因造成的质量问题，施工单位也应当负责返修，但由此造成的损失和费用由责任方承担。

4★. （每年必考）关于建设工程返修中法律责任的说法，正确的是（ ）。

- A. 因施工企业原因造成的质量问题，施工企业应当负责返修并承担费用
- B. 已发现的工程质量缺陷，由缺陷责任方修复
- C. 因设计原因导致的质量缺陷，施工方所需的修复费用应向设计方直接索赔
- D. 建设工程返修的质量问题仅指竣工验收时发现的质量问题

【本节答案】1. A      2. B      3. CD      4. A

## 2Z207030 建设单位及相关单位的质量责任和义务（2 分）

【建设单位】

六、建设单位在领取施工许可证或者开工报告前，应当按照国家有关规定办理工程质量监督手续。

七、按照合同约定由建设单位采购建筑材料、建筑构配件和设备的，建设单位应当保证建筑材料、建筑构配件和设备符合设计文件和合同要求。

八、涉及建筑主体和承重结构变动的装修工程，建设单位应当在施工前委托原设计单位或者具有相应资质等级的设计单位提出设计方案；没有设计方案的，不得施工。（注意：不是“应当委托原施工单位施工”）

【勘察、设计单位】

四、设计单位应当根据勘察成果文件进行建设工程设计。设计文件应当符合国家规定的设计深度要求，注明工程合理使用年限（自竣工验收合格日起算）； 五、设计单位在设计文件中选用的建筑材料、建筑构配件和设备，应当注明规格、型号、性能等技术指标。除有特殊要求的建筑材料、专用设备、工艺生产线等外，设计单位不得指定生产厂、供应商（注意逻辑：无特殊要求，不得指定；有特殊要求，可以指定。）

【监理单位\*\*\*】

一、监理业务不得转包也不得分包；

二、监理单位和监理对象（承包商+供货商）有隶属利害关系时应回避；

三、监理工作依据：法律法规，有关技术标准，设计文件，建设工程承包合同；

四、未经监理工程师签字，①建筑材料、构配件和设备不得在工程上使用，②施工单位不得进行下道工序施工。未经总监理工程师签字，①建设单位不拨付工程款，②不进行竣工验收。（监理管小事，总监管大事）

1★.（2018 一级改）下列关于设计文件的说法，正确的有（ ）。

- A. 设计单位为了加快设计进度，可以在勘察进行时，先出部分设计文件
- B. 设计文件的设计深度由设计单位与建设单位商定
- C. 设计文件应当注明工程合理使用年限，自工程竣工验收合格之日起计算
- D. 设计单位在设计文件中选用的建筑材料，应当注明规格、型号、技术指标
- E. 涉及结构安全的重要建筑材料和设备，设计单位可以指定生产厂或供应商

2（2018 二级）. 根据《建设工程质量管理条例》，关于工程监理单位质量责任的说法，正确的是（ ）。

- A. 监理单位不得与被监理工程的设计单位有利害关系
- B. 施工图深化文件是监理工作的主要依据
- C. 监理单位对施工质量实施监理，并对施工质量承担监理责任
- D. 未经总监理工程师签字，建筑材料不得在工程上使用

【本节答案】1. CD      2. C

## 2Z207040 建设工程竣工验收制度（3 分）

【建设工程竣工总验收组织】建设单位收到建设工程竣工报告后，应当组织设计、施工、工程监理等有关单位进行竣工验收。（注意：建管办、质监站既不组织，也不参与，而是监管）

【建设工程竣工总验收条件（每年考）】1. 已完成设计和合同约定的“各项内容”；2. 有“完整的”技术档案资料和施工管理资料；3. 有工程所用的“主要”建筑材料，建筑构配件和设备等进场试验报告；4. “勘察、设计、施工、监理”等单位分别签署的质量合格文件；5. 有施工单位签署的工程保修书。

1★. 根据《建设工程质量管理条例》，属于建设工程竣工验收应当具备的条件有（ ）。

- A. 技术档案和施工管理资料已经移交城建档案馆
- B. 有施工单位提交的工程质量保证金
- C. 有建设、勘察、设计、施工、监理等单位共同签署的质量合格文件
- D. 有工程使用的主要建筑材料、建筑构配件和设备的进场试验报告

【解析】A 错，验收前应当经城建档案馆档案预验收“完整”才可以组织验收，验收后向城建档案馆移交档案。B 错，验收申请时提交质量保修书，验收合格后结算时扣留质量保证金。C 错，验收前是 4 家分别签署，验收后是 5 家共同签署。ABC 都是验收后才做的事情，而“条件”一定是指验收前就需要做好的事情。

【规划专项验收】(19 一级考)县级以上规划行政主管部门对建设工程是否符合规划条件予以核实。未经核实或经核实不符合规划条件的，建设单位不得组织竣工验收。竣工验收后 6 个月，将有关资料报送规划部门备案。

【消防专项验收】大型人员密集场所+特殊建设工程：由建设单位向住建部门申请验收；其他工程：由建设单位验收，验收后报住建部门备案。（简记为：两类工程，官方验收；其余工程，业主验收。）

【环保专项验收★】建设单位应当按照国务院环保部门规定的标准和程序，对配套建设的环境保护设施进行验收，编制验收报告。除按照国家规定需要保密的情形外，建设单位应当依法向社会公开验收报告。分期建设、分期投入生产或者使用的建设项目，其相应的环境保护设施应当分期验收。

【节能专项验收】(19 二级刚考)节能分项工程验收由监理工程师主持，施工单位项目技术负责人和相关专业质量员、施工员参加，设计单位的节能设计人员可以通知其参加。节能分部工程验收由总监理工程师（不实行监理的，由建设单位项目负责人）主持，施工单位项目经理、项目技术负责人和相关专业质量员、施工员参加，施工单位的质量或技术负责人应当参加。设计单位的节能设计人员应当参加。（建筑实务每年必考）

2★. 在建设工程竣工验收中，规划、环保、消防、节能等涉及公众利益、公共安全的内容，应当进行专项验收。有关专项验收，说法正确的是（ ）。

- A. 建筑工程竣工后，施工企业应当向城乡规划主管部门提出竣工规划验收申请
- B. 特殊建设工程应当由建设单位负责消防验收，验收后报消防部门备案
- C. 建设单位应当对配套建设的环境保护设施进行竣工验收，编制验收报告，并依法向社会公开
- D. 节能分部验收应当由监理工程师主持，各方验收意见不一致的，应当以监理单位意见为准

【承包方过错】因承包人的过错造成建设工程质量不符合约定，承包人拒绝修理、返工或者改建，发包人请求减少支付工程价款的，应予支持。（简记为：拒绝修，才能扣；同意修，不能扣）

【发包方过错★】发包人有下列情形之一，造成工程质量缺陷，承担过错责任：（1）提供的设计有缺陷；（2）提供或者指定购买的建筑材料、建筑构配件、设备不符合强制性标准；（3）直接指定分包人分包专业工程。

【未经验收工程质量责任★】建设工程未经竣工验收，发包人擅自使用，又以使用部分质量不符合约定为由主张权利的，不予支持；但承包人应在工程合理使用寿命内对地基基础工程和主体结构质量承担民事责任。



3★. 根据最高法院司法解释，关于竣工工程质量责任的说法，正确的是（ ）。

- A. 发包人拖延付款、迟延提供设计图纸或甲供材料，应承担对质量缺陷的过错责任
- B. 建设工程竣工时发现的质量问题，如果不是承包人的原因导致的，承包人有权拒绝修复
- C. 建设工程未经竣工验收投入使用后，装饰工程和电气工程出现质量问题的，承包人应承担民事责任
- D. 建设工程未经竣工验收投入使用后，承包人在合理使用寿命内对地基基础和主体结构质量承担民事责任

【本节答案】1. D    2. C    3. D (A 错，发包人应该是对工期拖延承担责任)

## 2Z207050 建设工程质量保修制度（2 分）

【质量保修书】承包单位在提交工程竣工验收申请报告时，应当向建设单位出具质量保修书。质量保修书中应当明确建设工程的保修范围、保修期限和保修责任等。

【质量保修期】（约定 $\geq$ 法定，按约定；约定 $<$ 法定，按法定）\*\*\*

法定保修范围	法定最低保修期限
基础设施工程	设计文件注明的 合理使用年限
（房屋建筑工程）地基基础	
（房屋建筑工程）主体结构	
屋面防水工程	$\geq 5$ 年
有防水要求的卫生间、房间	
外墙面的防渗漏	
节能保温工程	
供热系统	$\geq 2$ 个采暖期（冬天）
供冷系统	$\geq 2$ 个供冷期（夏天）
电气管线	$\geq 2$ 年
给排水管道	
设备安装	
装修工程	

1. 某商品住宅竣工时，施工单位向建设单位出具的质量保修书中包含如下内容，其中合乎法规要求的有（ ）。

- A. 供热系统保修 3 年
- B. 有防水要求的卫生间保修 3 年
- C. 装修工程保修期 2 年
- D. 电气工程保修 1 年
- E. 地基基础工程保修 15 年

2★. 关于建设工程质量保修书，说法正确的是（ ）。

- A. 施工单位应当在提交竣工结算报告时向建设单位出具质量保修书
- B. 质量保修书中应当明确工程保修范围、保修期限和保修责任
- C. 质量保修书规定的保修期限与法定期限不一致的，按照法定期限保修
- D. 房屋建筑的地基基础和主体结构工程，其保修期为 50 年

	实际竣工日	保修期	缺陷责任期（解决退尾款问题）
性质	时间点	时间段	时间段
法律含义	工期责任	质量责任	经济责任
起算	经过验收的，提交竣工报告日	竣工验收合格日	实际通过竣工验收日
	未经验收的，转移占有之日		（发包人拖延验收）提交验收报告 90 日后
长度		约定 $\geq$ 法定保修期	约定 $\leq 2$ 年

【质量保证金★】从应付工程款中预留不高于结算总额的 **3%**。承包人提交质量保险、质量保函的，发包人不得再预留保证金。承包人已经缴纳履约保证金的，发包人不得同时预留工程质量保证金。（简记为：减轻承包人负担，避免重复担保）

【缺陷责任期】双方谈判后具体约定，一般 1 年，最长不超过 2 年。

【返还质量保证金】缺陷责任期到期后，承包人向发包人申请返还保证金。



3★. 下列关于工程质量保证金的说法，正确的有（ ）。

- A. 保修期到期后，承包人可以向发包人请求返还质量保证金
- B. 质量保证金不得超过合同总额的5%
- C. 缺陷责任期和保修期的法律含义相同
- D. 承包人已提交履约保证金的，发包人不得同时预留质量保证金

4（2018 一级）。关于缺陷责任期的说法，正确的是（ ）。

- A. 施工合同可以约定缺陷责任期为 26 个月
- B. 由于承包人的原因导致工程无法进行竣工验收，缺陷责任期从实际通过竣工验收之日开始计算
- C. 某工程 2018 年 6 月 5 日完成建设工程竣工验收备案，该工程缺陷责任期起算时间为 2018 年 6 月 5 日
- D. 由于发包人原因无法按规定期限进行竣工验收，在承包人提交验收报告 60 天后，自动进入缺陷责任期

5（2019 一级）。根据《建设工程质量保证金管理办法》，关于缺陷责任期内建设工程缺陷维修的说法，正确的是（ ）。

- A. 如承包人不维修也不承担费用，发包人可以从保证金中扣除，费用超出保证金额的，发包人可以向承包人进行索赔
- B. 缺陷责任期内由承包人原因造成的缺陷，承包人应当负责维修，承担维修费用，但不必承担鉴定费用
- C. 承包人维修并承担相应费用后，不再对工程损失承担赔偿责任
- D. 就他人的原因造成的缺陷，承包人负责组织维修，但不必承担费用，且发包人不得从保证金中扣除费用

**【本节答案】1. AC    2. B    3. D    4. B    5. A**

## 2Z208000 建设工程纠纷解决法律制度（9分）

### 2Z208010 建设工程纠纷主要种类和法律解决途径（1分）

#### 2Z208011 工程纠纷的分类

工程纠纷主要分为民事纠纷（民～民）、行政纠纷（民～官因**行政执法**而引起的纠纷）。

行政执法行为包括：行政许可、行政处罚、行政强制、行政裁决。但不包括行政机关对民间纠纷的调解。

#### 2Z208012 民事纠纷的法律解决途径（1分）

民事纠纷解决方式包括和解、调解、仲裁、诉讼等。

民事纠纷解决方式	性质	
生效的法院调解、判决	终局性	可以强制执行
生效的仲裁调解、裁决		
其他任何调解（包括行政调解、人民调解、专家组争议评审）	非终局性	不可强制执行
任何和解（包括仲裁、诉讼过程中的庭外和解）		

（1）非终局的，有赖于当事人自觉履行；终局的，可以申请法院强制执行。

（2）非终局手段，可以通过共同申请公证赋予协议以强制执行效力（书上没写），或共同申请法院对协议司法确认的方式，转化为终局。

（3）解决一个民事纠纷，非终局方式可以任意利用。但只能在一个地点，采用一个终局手段彻底了结。

**1★（年年必考）以下处理民事纠纷的各项法律文书中，具有终局效力和强制执行力的是（ ）。**

- A. 超过上诉期间当事人双方均未上诉的一审民事判决书
- B. 双方签收的仲裁调解书
- C. 经法院司法确认的人民调解书
- D. 双方签收的专业机构调解书
- E. 交警部门作出的道路交通事故民事赔偿调解书

**【仲裁的适用】**平等主体的公民、法人和其他组织之间发生的**合同纠纷**和其他**财产权益纠纷**，可以仲裁。但劳动仲裁（伙计～老板）和农业承包合同纠纷（村民～村委会），有自己的法律，不适用《仲裁法》。

下列纠纷不能仲裁：（一）婚姻、收养、监护、扶养、继承纠纷（家里人～家里人）；（二）依法应当由行政机关处理的行政争议（民～官）。

**【仲裁的特征】**

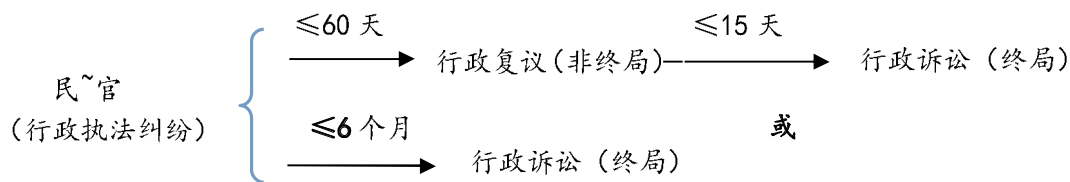
- 仲裁本质上的民间性。这是最基本、最核心、最主要的特征，其他特征都由此派生而来。
- 当事人意愿自主性。“仲裁”意味着双方自愿放弃起诉，同意把仲裁作为终局解决。因此要两厢情愿。
- 仲裁机构是体制外的。与行政机关、司法机关都没有隶属关系，仲裁机构之间也互不隶属。
- 私密性。仲裁实行不公开审理，当事人及其他案件参与人不得对外界透露案件实体和程序的有关情况。
- 与严格、复杂的行政程序和司法程序相比，仲裁的审理、裁决简便、灵活、快捷。
- 我国参加了《承认和执行外国仲裁裁决公约》组织，我国仲裁机构的仲裁裁决书在《公约》160多个国家得到承认，当事人可以直接向有管辖权的外国法院申请承认并强制执行。

**【终局方式2：诉讼】**

- （1）公权性。民事诉讼是由法院代表国家行使审判权解决民事争议。
  - （2）强制性。和解、调解、仲裁均需两厢情愿，只要一方不愿意，和解、调解、仲裁就无从进行。民事诉讼则不同，只要原告起诉符合法定条件，法院就予以受理。无论被告是否愿意，诉讼均会发生。
  - （3）程序的严格法定性。当事人在程序上可以自主选择的情况不多。
2. 仲裁作为民事纠纷的终局性解决方式。关于其特点，表述**错误**的是（ ）。
- A. 仲裁委员会独立于行政机关和司法机关
  - B. 仲裁以不开庭审理为原则
  - C. 仲裁员由当事人协商确定
  - D. 仲裁裁决比法院判决得到更多的国际承认
3. 下列关于解决合同纠纷方式的说法中，正确的是（ ）。
- A. 对仲裁裁决不服可以再向人民法院起诉
  - B. 协商是解决纠纷的重要方式，和解协议具有强制执行的效力
  - C. 当事人可以经调解程序解决合同争议
  - D. 对法院一审判决不服，可向仲裁机构申请仲裁

## 2Z208013 行政纠纷的法律解决途径

行政纠纷解决方式包括行政复议（民去政府告官）和行政诉讼（民去法院告官），不包括和解、调解。



### 【行政复议和行政诉讼的区别】

	管辖	审查特点	审查范围	性质
行政复议	本级政府或 上级主管部门	书面审查，不调解	合法性+适当性	非终局
行政诉讼	法院	公开开庭，不调解	合法性	终局

4. 某施工单位在参加投标中有违法行为，建设行政主管部门的处罚决定于 5 月 20 日作出，施工单位 5 月 25 日收到。11 月 1 日施工单位欲通过有关途径申请撤销该处罚决定，则说法正确的是（ ）。

- A. 施工单位可以申请复议，也可以不经过复议直接起诉      B. 施工单位只能向法院起诉  
C. 施工单位应先申请复议，不服复议可以向法院起诉  
D. 施工单位既不可以申请复议，也不可以向法院起诉

5\*. 关于行政复议，以下说法正确的是（ ）。

- A. 公民、法人或其他组织认为行政机关的行政行为侵犯其合法权益，可以向该行政机关申请复议  
B. 复议机关作出行政复议决定后，申请复议的当事人不服决定的，不能再提起行政诉讼  
C. 行政复议只审查具体行政行为是否合法      D. 复议机关审理复议案件，不适用调解

【本节答案】1. ABC    2. B    3. C    4. B    5. D

## 2Z208020 民事诉讼制度（4 分，每小节 1 题）

【民事诉讼当事人】广义的民事诉讼当事人包括原告、被告、共同诉讼人和第三人。

【民事诉讼代理人】当事人可以委托 1~2 人作为诉讼代理人。下列人员可以被委托为诉讼代理人：（1）律师、基层法律服务工作者；（2）自然人当事人的近亲属或者单位当事人的员工；（3）当事人所在社区、单位以及有关社会团体推荐的公民。（简记：律师代理+公民代理）

【诉讼委托】委托他人代为诉讼的，须向法院提交由委托人签名或盖章的授权委托书，授权委托书必须记明委托事项和权限。诉讼代理人代为（1）承认、放弃、变更诉讼请求，（2）进行和解、（3）提起反诉或者上诉，必须有委托人的特别授权。若仅写“全权代理”而无具体授权，视为诉讼代理人没有获得特别授权。

1（2019 一级）. 下列人员中，可以被委托为民事诉讼代理人的是（ ）。

- A. 知名法学家    B. 基层法律服务工作者    C. 当事人的亲属    D. 建设行政主管部门推荐的公民

2. 施工企业委托律师代理一起施工合同纠纷诉讼，以下说法正确的是（ ）。

- A. 诉讼终结前施工企业不得任意解除委托      B. 诉讼代理人最多为 2 人，且应当共同行使代理权  
C. 施工企业应当向法院提交签章的授权书，并注明委托事项和权限  
D. 代理律师未经施工企业特别授权，同意对方当事人诉讼请求的，属于无权代理  
E. 代理律师与对方当事人串通，造成施工企业损失的，应当赔偿损失

【民事诉讼专属管辖】不动产纠纷，只能由不动产法院管辖；施工合同纠纷，按不动产纠纷处理。

【协议管辖】除施工合同，房屋买卖合同等实行专属管辖外，其余的合同当事人可以通过书面协议选择被告住所地、合同履行地、原告住所地、合同签订地、标的物所在地的法院管辖，但不得违反级别管辖和专属管辖。如无约定、约定不明或约定错误，则原告应向被告住所地或合同履行地法院起诉。

（简记为：两个人挑，从五家里挑；一个人挑，从两家里挑）

【管辖权异议】法院受理案件后，当事人对管辖权有异议的，应当在提交答辩状期间（首次开庭前）提出；异议成立的，裁定将案件移交有管辖权的人民法院；对人民法院就级别管辖异议作出的裁定，当事人不服的，可以在送达之日起 10 日内向上一级法院提起上诉。当事人未提出异议而应诉答辩的，视为受诉法院有管辖权，但违反级别管辖和专属管辖的除外。

3★. 关于建设工程施工合同的诉讼管辖，说法正确的是（ ）。

- A. 当事人可以通过协议约定在其他法院起诉
- B. 建设工程中采购、运输等合同也适用专属管辖
- C. 因施工合同纠纷提起的诉讼只能由工程所在地人民法院管辖
- D. 法院受理案件后，当事人对管辖有异议的，应当在一审判决作出前提出

【**民事诉讼时效概念（2020 二级刚考，了解）**】（1）人民法院不得主动适用诉讼时效的规定；（2）当事人对诉讼时效利益的预先放弃无效；（3）诉讼时效期间届满后，义务人同意履行的，不得以诉讼时效期间届满为由抗辩；义务人已经自愿履行的，不得请求返还。

【**民事诉讼时效种类★**】普通诉讼时效（例如工程款拖欠）为 **3 年**；

特殊诉讼时效(国际货物买卖、技术进出口合同为 4 年；海上货物运输为 1 年)

【**诉讼时效起算**】诉讼时效的期间从权利人**知道或者应当知道**其权利受到损害以及义务人之日起开始计算。

（注意：当事人约定同一债务分期履行的，诉讼时效期间从**最后一期履行期限届满**之日起计算。）

但是，从权利实际被侵害之日起超过 20 年的，法院不予保护。

【**诉讼时效中止和中断**】（简记为：**天导致中止，人导致中断**）

	事由		特征	限制
时效中止 (Pause)	不可抗力	客观的、 外界的	想行使而 不能行使请求权	最后 6 个月
	其他外力阻碍			
时效中断 (Replay)	起诉或仲裁	主观的、 当事人之间的	已行使请求权	—
	债权人请求履行			
	债务人同意履行			

4. 按照合同的约定，2016 年 1 月 1 日发包方应该向承包方支付工程款，但没有支付。2016 年 7 月 1 日至 8 月 1 日之间，当地发生了特大洪水，导致承包方不能行使请求权。2016 年 12 月 3 日，承包方向法院提起诉讼，请求发包方支付拖欠的工程款，2016 年 12 月 31 日法院作出判决。则下面的说法正确的是（ ）。

- A. 2016 年 7 月 1 日至 8 月 1 日之间诉讼时效中止
- B. 2016 年 12 月 31 日起诉讼时效中止
- C. 2016 年 12 月 3 日诉讼时效中断
- D. 2016 年 7 月 1 日至 8 月 1 日之间诉讼时效中断

【**解析**】A 错误，时效中止应**同时满足**两个条件：（1）该外力事件足以阻碍行为，使之想行使请求权而不能行使；（2）该事件必须发生在时效届满前的最后 6 个月内（前两年半的事件不能导致中止）。B 错，法院判决不是中止也不是中断的原因，而是处置、消灭了民事纠纷。D 错，洪水不是中断的原因，人的行为才导致中断。

【**证据种类**】

- 一方当事人陈述的于己不利的事实，或者对于己不利的事实明确表示承认的，另一方当事人无需举证证明；一方当事人对于另一方当事人主张的于己不利的事实既不承认也不否认，经审判人员说明并询问后，其仍然不明确表示肯定或者否定的，视为对该事实的承认。（简记为：双方均认可的事实，无需举证）
- 书证应当提交原件，物证应当提交原物。提交原件或原物确有困难的，可提交复制品、照片、副本等。
- 司法鉴定意见。鉴定人可以由当事人协商确定或法院委托。当事人对鉴定意见有异议的，鉴定人应当出庭作证。鉴定人拒不出庭作证的，其鉴定意见不得作为认定事实的根据。

【**庭前举证**】原则上，谁主张谁举证。举证期限由法院指定（也可以由当事人协商，并经法院准许），第一审普通程序案件不得少于 15 日，当事人提供新的证据的第二审案件不得少于 10 日。适用简易程序审理的案件不得超过 15 日，小额诉讼案件的举证期限一般不得超过 7 日。

【**当庭质证**】证据应当在法庭上出示，由当事人围绕证据的“真实性、合法性、关联性”互相质证。涉及国家秘密、商业秘密、个人隐私的证据，不得公开质证。未经当事人质证的证据，不得作为定案根据。

【**庭后认证**】非法证据（无证明力，应当排除）：不能作为定案的依据。

瑕疵证据（证明力小，应当补正）：不能单独作为定案的依据。

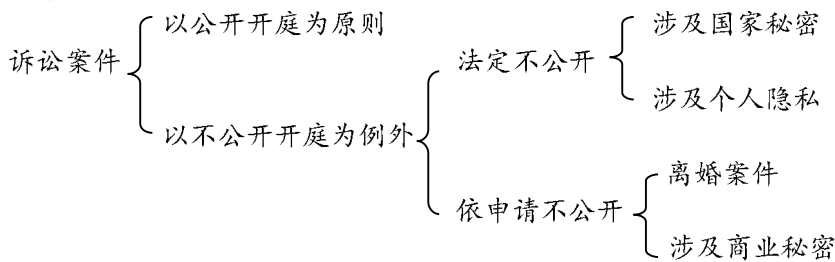
5★. 根据《民事诉讼法》，关于证据的应用，说法正确的是（ ）。

- A. 证据应当在法庭上出示，并由当事人（原告和被告）互相质证
- B. 涉及国家秘密的证据可以不组织质证，直接作为定案依据
- C. 适用于简易程序审理的案件，举证期限不得超过 15 日
- D. 书证、物证的复印件、复制品与原件、原物具有同等证明力
- E. ①限制民事行为能力人所作的证言；②与一方当事人有利害关系的证人陈述的证言；③存有疑点的视听资料；④无法与原件、原物核对的复印件、复制品；都不能作为认定案件事实的根据

【**起诉条件**】1. 原告与本案有直接利害关系；2. 有明确的被告；3. 有具体的诉讼请求、事实和理由；4. 属于法院受理范围和管辖范围。【**起诉方式和起诉状**】书面起诉为原则，口头起诉为例外。

【**审限**】适用简易程序的，一审审限为立案之日起 3 个月；普通程序，一审审限为立案之日起 6 个月。

【**审理方式和宣告判决**】



注：无论是否公开审理，判决一律应当公开。

【**上诉**】当事人不服一审判决的，有权自判决书送达之日起 15 日内上诉。

6. 建设工程合同纠纷适用普通程序审理。某施工单位因工程款纠纷起诉建设单位，发生了以下事件。其中判断正确的是（ ）。

- A. 施工单位 3 月 1 日起诉，法院 3 月 5 日立案。本案一审一般最迟应当在 6 月 5 日前审结
- B. 由于案件可能涉及建设单位商业机密。本案法院应当主动裁定不公开审理，但应公开宣告判决
- C. 建设单位经传票传唤，无正当理由拒不到庭，则人民法院可以按撤诉处理
- D. 法院 8 月 1 日作出第一审民事判决，判决书 8 月 5 日送达原告，8 月 10 日送达被告，当事人双方均未提出上诉，该判决书生效之日是 8 月 26 日

【**解析**】C 错误，原告不到庭，按撤诉；被告不到庭，缺席判决。D 正确，原告上诉期间：6 日~20 日；被告上诉期间：11~25 日，原被告超过上诉期限均不上诉，才能终局。

【**本节答案**】1. B    2. BCDE    3. C    4. C    5. AC    6. D

## 2Z208030 仲裁制度（2 分）

【**协议管辖**】没有仲裁协议的，仲裁委员会不予受理。仲裁无地域限制，当事人可以任意约定仲裁机构。

【**或裁或审**】当事人一旦达成仲裁协议，一方向法院起诉的，法院不予受理，但仲裁协议无效的除外。

【**一裁终局**】裁决作出后，当事人不得就同一纠纷再申请仲裁或者向法院起诉。

## 2Z208031 仲裁协议（1 分）

【**仲裁协议形式\***】（1）可以是合同中订明的仲裁条款，也可以是另外单独签订的仲裁协议；（2）可以在纠纷发生前，也可以在纠纷发生后达成仲裁协议；（3）应当采用书面形式，口头方式无效。

【**仲裁协议内容\***】

仲裁协议的必要内容	必要内容欠缺的后果
请求仲裁的意思表示	既约定仲裁又约定诉讼的，仲裁协议无效，只能起诉。
仲裁事项	约定不明的，可以协议补充。达不成补充协议的，仲裁协议无效。
选定的仲裁委员会	

【**仲裁协议对当事人的约束力**】当事人约定仲裁的，只能将争议提交仲裁解决，不得向法院起诉。

【**仲裁协议对法院的排斥力**】法院知道当事人之间有仲裁协议的，不得受理。法院不知道当事人甲乙之间有仲裁协议的，甲起诉，法院受理案件后，乙在首次开庭前出示仲裁协议的，法院应当驳回甲的起诉。

【**仲裁协议对仲裁机构的约束力**】仲裁机构不得对超出协议约定的争议事项进行受理和仲裁（超裁）。

1. 某位于北京的外资工程，发承包双方经协商一致就仲裁协议拟定了几个方案。其中属于有效的是（ ）。
- A. “双方因履行本合同发生的纠纷由工程所在地仲裁委员会进行仲裁”（注：北京有三家仲裁机构）
- B. “本合同争议解决方式为（1）中国国际经济贸易仲裁委员会仲裁；或（2）向有管辖权法院起诉”
- C. “双方因履行本合同发生的纠纷应友好协商，协商不成的，通过仲裁解决。双方自愿放弃起诉权利”
- D. “双方因履行合同发生纠纷向上海仲裁委员会申请仲裁”

2\*. 以下关于仲裁协议的案例中，说法正确的是（ ）。

- A. 施工合同纠纷发生后，建设单位与施工单位可以通过电子邮件或电话方式达成仲裁协议
- B. 仲裁协议应当具备的内容是：仲裁事项、仲裁规则、选定的仲裁委员会
- C. 施工合同中争议解决条款约定了两家仲裁机构。后来双方争执不下，可以向工程所在地法院起诉
- D. 施工合同约定关于工程质量的一切争议由北京仲裁委员会仲裁。合同履行中，施工企业与建设单位在工程质量和工程价款结算数额上均发生争议。则本案中，质量和结算纠纷均由仲裁委员会裁决

【**仲裁协议的独立性**】仲裁协议独立存在。合同变更、解除、终止或者无效，以及合同成立后未生效、被撤销等，均不影响仲裁协议的效力。

【**仲裁协议效力纠纷（必考）\***】当事人对仲裁协议效力有异议的，应当在仲裁庭首次开庭前提出（开庭后不能提，提了也继续审）。当事人既可以请求仲裁委员会作出决定，也可以请求法院作出裁定。

如果一方请求仲裁委员会作出决定，另一方请求法院作出裁定的，则由法院作出裁定（仲裁机构所在地、仲裁协议签定地、申请人住所地、被申请人住所地 **4个“中级法院”**均有权管辖）。

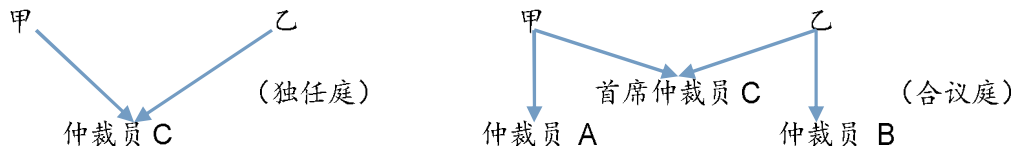
3. 甲建设单位与乙施工单位签订施工合同，并约定“本合同发生纠纷的，提请有关仲裁机构仲裁”。后双方因工程质量引发纠纷，甲遂向工程当地的仲裁委员会申请仲裁。但乙认为该仲裁协议没有约定仲裁机构，仲裁协议无效。则，乙对仲裁协议效力的异议，根据《仲裁法》规定其应当在（ ）。

- A. 仲裁庭首次开庭前向仲裁委员会提出      B. 仲裁庭首次开庭前向申请人甲住所地的基层法院提出
- C. 仲裁裁决作出前向仲裁委员会提出      D. 仲裁裁决作出前向仲裁委员会所在地中级法院提出
- E. 仲裁庭首次开庭前向仲裁协议签订地的中级法院提出

【**本节答案**】1. D      2. C      3. AE

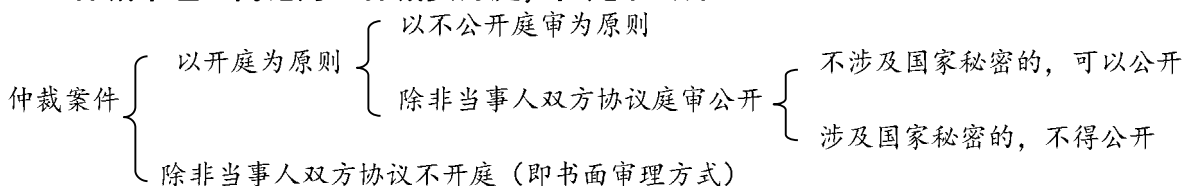
## 2Z208033 仲裁开庭和裁决（1分）

### 一、仲裁庭的产生（2019 一级考）



第三名仲裁员（首席仲裁员）由双方当事人共同选定或共同委托仲裁委员会主任指定。

### 二、仲裁审理（简记为：仲裁要开庭，但是不公开）



### 三、仲裁和解与仲裁调解

仲裁和解 (庭外和解)	请求根据和解协议作出裁决（终局）	裁决作出即终局，不能再申请仲裁
	撤回仲裁申请（非终局）	反悔的，可根据原仲裁协议重新发动仲裁
仲裁调解 (仲裁机构主持)	制作仲裁调解书（终局）	双方签收生效
	制作仲裁裁决书（终局）	作出生效

### 四、仲裁裁决

调解不成，仲裁庭应当及时作出裁决（不再调解）。合议庭中，裁决应当按照多数仲裁员的意见作出。不能形成多数意见时，按照首席仲裁员的意见作出。简记为：两种意见按多数，三种意见按首席。

1★. 关于仲裁审理的法定程序，说法正确的是（ ）。

- A. 仲裁庭由 3 名或 3 名以上仲裁员组成，每个仲裁员都必须是双方共同指定
- B. 仲裁应当不开庭进行，但是，当事人协议开庭的，应当开庭
- C. 仲裁申请人不到庭的，视为撤回仲裁申请；仲裁被申请人不到庭的，可以作出缺席裁决
- D. 甲、乙、丙三人组成仲裁庭，甲为首席仲裁员，甲认为应该支持申请人的主张，乙、丙认为不应支持申请人的主张，则裁决应当按照甲的意见作出

2★. 甲房地产开发商与乙建筑施工企业签订了一份施工合同，由于工程质量发生了纠纷，双方达成仲裁协议，关于仲裁过程中的调解，下列说法正确的是（ ）。

- A. 仲裁庭在作出裁决前，必须先行调解
- B. 调解达成协议的，仲裁庭只能制作调解书而不能制作裁决书
- C. 在调解书签收前当事人反悔的，仲裁庭应当及时做出裁决
- D. 调解书生效后，当事人可以向仲裁委员会申请强制执行

## 2Z208034 仲裁裁决的执行（刚考，了解）

【执行地点】当事人申请执行仲裁裁决案件，由被执行人住所地或被执行人财产所在地中级法院管辖。

【执行时间】申请执行的期间为 2 年，可以中止、中断。自仲裁裁决书规定的履行期限的最后一日起计算。

【仲裁的翻案（有 2 个程序：撤销仲裁裁决；不予执行仲裁裁决）】仲裁裁决一经作出即为终局，当事人不得就同一纠纷再起诉或重新申请仲裁。但在法定的六种情形下，当事人有确切证据证明该裁决为错案的，可以通过向法院申请撤销或不予执行来推翻生效的仲裁裁决。

【翻案的事由】（简记为违反程序正义的“错案冤案”）：1. 没有仲裁协议；2. 仲裁庭超裁或无权仲裁；3. 仲裁庭组成或仲裁程序违法；4. 仲裁裁决所依据的证据是伪造的；5. 对方当事人隐瞒重要证据；6. 仲裁员行为不法。（不包括：仲裁裁决认定事实是否清楚、适用法律是否正确）

【翻案的地点】向仲裁委员会所在地中级法院提出 【翻案的时间】翻案应当自收到裁决书6 个月内申请

【翻案的后果】翻案成功后，连带仲裁裁决和仲裁协议一并消灭。纠纷回到最原始状态，就好像仲裁从未发生过，甚至连仲裁协议都未签过。双方可以和解、调解、诉讼，也可重签仲裁协议申请仲裁。（二级已考 4 次）

3. （2020 二级）关于仲裁裁决撤销的说法，正确的是（ ）。

- A. 仲裁庭的组成或者仲裁的程序违反法定程序的，当事人只能申请撤销仲裁裁决，不得申请不予执行仲裁裁决
- B. 当事人申请撤销仲裁裁决的，应当在收到裁决书之日起 3 个月内提出
- C. 仲裁裁决被人民法院撤销后，当事人不得就该纠纷再行申请仲裁，只能向人民法院起诉
- D. 当事人可以向仲裁委员会所在地的中级人民法院申请撤销仲裁裁决

【本节答案】1. C 2. C 3. D

## 2Z208040 调解、和解（1 分）

【人民调解】人民调解委员会是依法设立的调解民间纠纷的群众性组织。人民调解应当遵循自愿、平等、合法原则。由双方当事人共同申请。调解协议经双方当事人签收生效，但其属于非终局手段，有赖于对方自愿履行。双方当事人认为有必要的，可自调解协议生效之日起 30 日内共同向调解组织所在地基层法院申请对调解协议司法确认。经司法确认后，从非终局转化为终局，人民调解协议书方具备强制执行效力。

1. 关于人民调解，说法正确的是（ ）。

- A. 人民调解遵循公开原则
- B. 人民调解的组织形式是村民委员会或居民委员会
- C. 人民调解协议必须经司法确认才能生效
- D. 人民调解协议不具有终局性和强制执行力

2. 甲区 A 公司将位于丙区价值 5000 万元的写字楼转让给乙区 B 公司，后双方发生争议，经丁区人民调解委员会调解达成协议：B 公司在 1 个月内支付购房款。双方又对该协议申请法院作出司法确认裁定。关于本案及司法确认的表述，下列选项正确的有（ ）。

- A. 双方应自调解协议生效之日起 30 日内各自提出申请（考时间）
- B. 可向甲区或乙区法院提出申请（考地点）
- C. 该调解协议经裁定有效，B 公司不履行的，A 公司可向法院申请强制执行（考效力）
- D. 司法确认申请被裁定驳回的，双方可变更原调解协议或达成新的调解协议，但不可向法院起诉(考效力)



【和解】“任何和解协议”都是非终局的（每年必考）\*，如果一方当事人不按照协议履行，另一方当事人不可以直接向法院执行庭申请强制执行，只能通过起诉或仲裁解决。但这并不意味着当事人对自己签下的和解协议，可以任意反悔。因为一方违反协议不履行，对方起诉的，法院总是会按照双方签订的协议内容作出判决。除非不履行一方有充分证据证明该和解协议内容违法或并非自愿签订。

和解是当事人对自己私人权益的自由处分，只要不损害公共利益和他人利益，“和为贵”，**因此适用于民事纠纷任何阶段**，包括：诉前和解，仲裁诉讼过程中的庭外和解，执行阶段的和解。

3. 王某在施工中腿部受伤，施工队支付了医药费和治疗期间工资，双方就伤残补偿问题达成书面协议，约定再付1万元，王某不得起诉，但是王某收款后又起诉，以下关于达成协议的方式、协议效力以及王某诉讼权利的说法中，正确的是（ ）。

- A. 双方是通过和解方式达成协议                      B. 双方是通过调解方式达成协议  
C. 协议书在双方签收后具有强制执行力      D. 王某如果起诉，法院将不予受理      E. 王某仍有权起诉

【本节答案】1. D              2. C              3. AE

## 2Z208050 行政强制、行政复议和行政诉讼（1分）

### 2Z208051 行政强制的种类及法定程序（0~1分）

【行政强制及种类、法定程序】行政强制包括行政强制措施和行政强制执行。

**行政强制措施、行政处罚、行政强制执行**是三个前后连续的行为。行政强制措施是对违法**嫌疑人或嫌疑物**做暂时控制（例如查封扣押不超过30日），为处罚做准备。行政处罚是针对确定的违法行为人作出处罚。处罚决定做出后，违法行为人拒不履行决定中规定的义务的，对他行政强制执行。

【行政强制措施（静态的，4个）】包括：**限制公民人身自由；查封、扣押；冻结存款汇款。**

【行政强制执行（动态的，6个）】包括：**代履行（例如强拆）、加处罚款或者滞纳金；划拨存款、汇款；拍卖；排除妨碍、恢复原状。**

【行政强制措施的一般法定程序】①实施前需向行政机关负责人报告并经批准（情况紧急，需要当场实施行政强制措施的，行政执法人员应当采取后立即向行政机关负责人报告，并补办批准手续）；②**由两名以上行政执法人员实施**；③**出示执法身份证**；④通知当事人到场；⑤当场告知当事人采取行政强制措施的理由、依据及当事人依法享有的权利、救济途径；⑥听取当事人的陈述和申辩；⑦制作现场笔录；⑧现场笔录由当事人和行政执法人员签名或者盖章，当事人拒绝的，在笔录中予以注明；⑨当事人不到场的，邀请见证人到场，由见证人和行政执法人员在现场笔录上签名或者盖章；⑩其他。

1\*. 以下行政行为中属于行政强制措施的是（ ）。

- A. 查封、扣押                      B. 加处罚款                      C. 划拨存款                      D. 代履行

2. 负责特种设备安全监督管理的部门在情况紧急时查封、扣押安全隐患严重的施工设备。以下程序说法正确的是（ ）

- A. 实施时可以听取当事人的陈述和申辩                      B. 现场笔录应由当事人和行政执法人员签名或盖章  
C. 未经行政机关负责人事先批准，一律不得实施查封扣押  
D. 至少应由三名以上行政执法人员实施，并且需出示执法身份证

【本节答案】1. A（BCD属于行政强制执行）              2. B

### 2Z208052 行政复议（1分）

可以复议 可以诉讼	行政处罚	官~某民 (都是行政执法行为)	
	行政强制		
	行政许可		
	侵犯经营自主权		
	行政征收、摊派		
不可复议 不可诉讼	抽象行政行为	官~全民	都不是行政执法行为
	行政批复、行政处分	官~官	
	行政机关对民间纠纷的调解	民~民	

【**申请时间**】公民、法人或者其他组织认为具体行政行为侵犯其合法权益的，可以自知道该具体行政行为之日起六十日内提出行政复议申请。申请人申请行政复议，可以书面申请，也可以口头申请。

【**申请地点（必考）\***】对县级以上地方各级人民政府工作部门的具体行政行为不服的，由申请人选择，可以向该部门的本级人民政府申请行政复议，也可以向上一级主管部门申请行政复议。

【**具体规定**】行政复议过程中，申请人可以查阅被申请人提出的书面答复、作出具体行政行为的证据、依据和其他材料，除涉及国家秘密、商业秘密或个人隐私的外，行政复议机关不得拒绝。被申请人不得向申请人和其他人收集证据。简记为：民告官期间，民可以向官要证据，官不得向民要证据。

民告官期间，具体行政行为不停止执行。但下列情形可以停：（1）被申请人（官）认为需要停止执行的；（2）行政复议机关（官）认为需要停止执行的；（3）申请人（民）申请停止执行，行政复议机关（官）认为其要求合理，决定停止执行的；（4）法律规定停止执行的。简记为：官决定停，才会停。

1. 关于行政复议程序，以下说法正确的是（ ）。

- A. 某县政府对该政府主管安全生产的甲科长作出撤职行政处分，甲某可以就此申请行政复议（考范围）
- B. 乙某因违法经营被某工商部门处以罚款，乙某应当自被罚款之日起 30 日内提出复议申请（考时间）
- C\*. 丙企业对 A 省 B 市建管部门处罚不服，可向 A 省政府申请复议，也可直接向住建部申请复议（考地点）
- D. 丁某因超速被交警部门罚款，丁某在行政复议中，可以要求查阅交警作出处罚的依据、证据（考程序）

## 2Z208053 行政诉讼（1 分）

【**诉讼管辖\***】行政案件一般由最初作出行政行为的行政机关所在地（即被告住所地）法院管辖。对行政机关限制人身自由不服的诉讼，既可以由被告（官）所在地也可以由原告（民）所在地法院管辖。因不动产纠纷提起的行政诉讼，由不动产所在地法院管辖。

原告向两个有管辖权的法院起诉的，由最先立案的法院管辖。

【**审理\***】法院公开审理行政案件，但涉及国家秘密、个人隐私和法律另有规定的除外。法院审理行政案件，不适用调解。但是，行政赔偿、补偿、行政机关行使自由裁量权的案件可以调解。行政诉讼期间，具体行政行为不停止执行。

2\*. （2018 一级，2018 二级）下列行政机关的行为中，可以申请行政复议的是（ ）。

- A. 某行政机关做出的关于某民事纠纷的调解书
- B. 某行政机关做出的对某人进行行政拘留的决定
- C. 某行政机关做出的终止采购某企业救灾物品的决定
- D. 某行政机关做出的对某官员进行降级处分的决定

3. （2015 一级）法院审理行政案件一般不适用（ ）。

- A. 调解
- B. 开庭审理
- C. 公开审理
- D. 两审终审

4. （2016 一级改）关于行政诉讼案件管辖和审理的说法，正确的是（ ）。

- A. 原告向两个以上有管辖权的法院起诉的，由最先收到起诉材料的法院管辖
- B. 行政诉讼期间，被诉行政行为停止执行
- C. 涉及商业秘密的行政诉讼案件一律不得公开审理
- D. 人民法院审理行政赔偿案件适用调解

【**本节答案**】1. D      2. B      3. A      4. D