

P98~123 第4章 建设工程发承包法律制度（12分）

4.1 建设工程发承包的一般规定（2题）

4.2 建设工程招标投标制度（7分）

4.3 非招标采购制度（3分）

P98~102 4.1 建设工程发承包的一般规定（2题）

4.1.1 工程总承包（1题）vs 施工总承包

| | |
|------|--|
| 模式 | 交钥匙工程，设计施工总承包，设计采购总承包等 |
| 发包方式 | 依法必须招标的项目，承包范围内设计、施工、采购，任一项达到规模标准的，应当招标发包。 依法不属于必须招标的项目，分两种情况： （1）社会投资项目，自主选择发包方式 （2）政府投资项目，依照《政府采购法》规定，通过竞争性谈判、竞争性磋商、单一来源采购等方式发包 |
| 计价方式 | 主要采用总价合同（一般规则）。 抢险救灾等，可采用成本加酬金方式（例外规则）。 政府投资项目应当合理确定计价方式 |

【资质资格审查（通过四库一平台）】

| | 工程总承包单位 | 工程总承包项目经理 |
|--------|---|--|
| 资质资格条件 | 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 | 应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 |
| 能力信用条件 | 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 | 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；具有较强的组织协调能力和良好的职业道德 |
| 业绩条件 | 与发包工程相类似的设计、施工或者工程总承包业绩 | 担任过类似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 |
| 其他条件 | 不得是本项目代建单位、项目管理单位、监理单位、造价咨询、招标代理（5家） | 不得同时在两个或以上工程项目担任工程总承包项目经理、施工项目负责人 |

1. 关于工程总承包，说法正确的是（ ）。

- A. 总承包单位可以是本项目的造价咨询单位
- B. 工程总承包单位应当通过招标方式选择分包单位
- C. 政府投资工程总承包宜采用单价合同
- D. 政府投资项目招标人公开已经完成的项目建议书、可行性研究报告的，其编制单位

可以成为工程总承包单位

【答案】D

2. 为推行工程总承包模式，国家在高等级总承包企业中探索实现设计、施工资质互认。鼓励已经取得下列资质的设计单位，直接申请相应类别施工总承包一级资质的有（ ）。

- A. 工程设计综合资质
- B. 行业乙级资质
- C. 行业甲级资质
- D. 建筑工程行业乙级资质
- E. 建筑工程专业甲级资质

【答案】ACE

3. 某 EPC 工程总承包项目招标，四个投标单位分别提交了候选的项目经理，其中能够通过资格审查的是（ ）。

- A. 王甲有高级技术职称，其当年参加建造师资格考试，官网查询全部科目成绩合格
- B. 刘乙提交的工程业绩中，一项是担任过类似项目的总指挥（该项目另有项目经理），另一项是担任过类似工程土建分包单位的项目经理
- C. 赵丙经信用档案查询，其因安全事故受到行政处罚还在限制从业期间
- D. 李丁正在其他施工项目担任项目经理，但该项目已竣工验收合格

【答案】D

4. 担任 EPC 工程总承包项目经理的条件中，包括（ ）。

- A. 取得相应工程建设类注册执业资格
- B. 取得注册建造师资格和高级专业技术职称
- C. 必须在类似工程中担任过施工项目经理
- D. 具有较强的组织协调能力和良好的职业道德
- E. 不得正在担任其他在建工程的设计项目负责人

【答案】AD

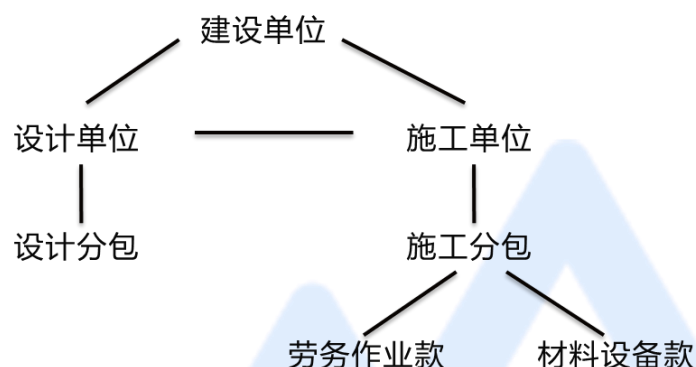
【解析】C 错，业绩要求是在类似工程中做过施工项目经理、设计负责人、总监理工程师都可以。

【工程总承包模式下的法律责任】

| | |
|--------|---------------------------------|
| 合同履行责任 | 联合体作为工程总承包单位的，联合体各方成员就工程总承包合同的履 |
|--------|---------------------------------|

| | |
|--------|---|
| | 行向建设单位承担连带责任 |
| 安全生产责任 | 工程总承包单位对工程安全生产负总责，总分包就分包工程的安全生产负连带责任。 分包单位应当服从总承包单位的安全管理；分包不服管理导致事故发生的，由分包单位负主要责任 |
| 工程质量责任 | 工程总承包单位与分包单位就分包工程质量，向建设单位负连带责任 工程总承包单位、项目经理，在工程设计年限内，对工程质量承担终身责任。 建筑物、构筑物、其他设施倒塌、塌陷致人损害，由建设单位和施工单位承担连带赔偿责任，除非其能够证明不存在工程质量缺陷的外 |

【工程总承包模式下的法律责任】



【关键点】连带责任的认定，需要法律明确规定，而不能靠想象、靠推理、靠自由裁量。

【简记为】向上连带，向下不连带。

5. 关于工程总承包模式下的连带责任，正确的有（ ）。

- A. 联合体各成员单位应当就总承包合同的履行向建设单位承担连带责任
- B. 总承包单位应当就分包单位的任何违法行为，一起受到行政处罚
- C. 总承包应当就分包工程发生安全事故，一起受行政处罚
- D. 总承包单位应对分包单位拖欠的供应商款项，向供应商承担连带清偿责任
- E. 建筑物、构筑物、其他设施因工程质量缺陷发生倒塌、塌陷致人损害，建设单位应当与施工单位承担连带赔偿责任

【答案】ACE

4.1.2 联合承包

6. 关于建设工程联合共同承包的说法，正确的有（ ）。

- A. 对于中小型、结构也不复杂的工程，不接受联合体共同承包方式
- B. 不同专业不同资质等级的两个以上单位联合共同承包的，按照资质等级低的单位的业务许可范围承揽工程

- C. 联合体不具有法人资格
- D. 由联合体牵头人代表各方成员与建设单位订立合同
- E. 联合共同承包的各方对承包合同的履行承担连带责任

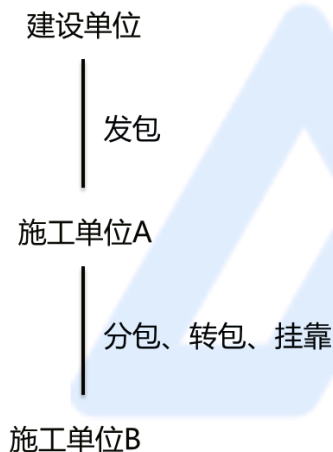
【答案】ACE

【解析】联合体仅适用于两类工程：大型或结构复杂。其他工程不适用，A 正确。

4.1.3 建设工程分包（1 题）

| | |
|-----------------------|---|
| 专业工程分包 (幕墙、机电、装修等) | 专业作业分包(“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 |

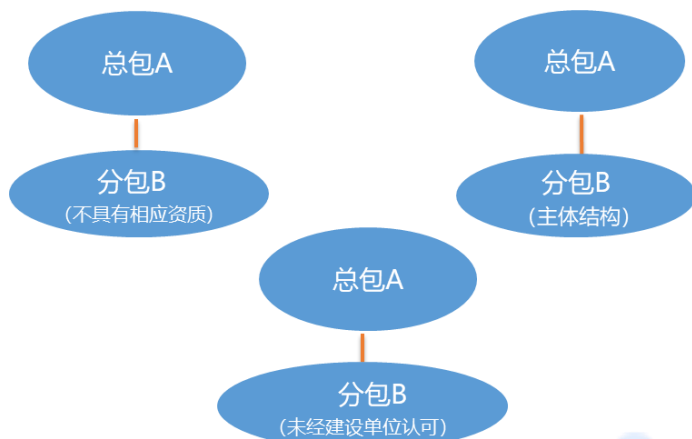
【违法发包 vs 转包 vs 违法分包 vs 挂靠】



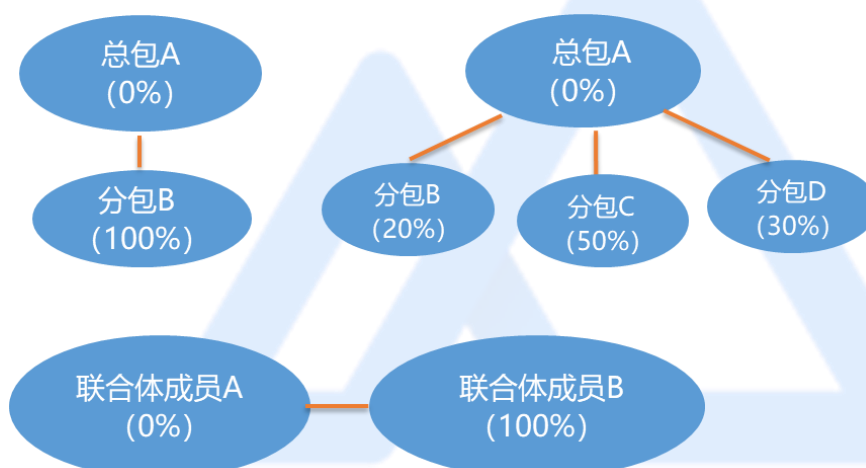
| | 具体认定 |
|-----------------|---|
| 建设单位 违法发包 | (1) 建设单位将工程发包给个人或不具有相应资质的单位的 (2) 依法应招标未招标或未按照法定招标程序发包的 (3) 建设单位设置不合理的招标投标条件，限制、排斥投标人的 (4) 建设单位将一个单位工程的施工分解成若干部分发包给不同施工单位 |
| 转包 (=100%) | (1) 承包单位将其“全部工程”转给其他单位(包括母公司承接建筑工程后交由独立法人资格的子公司施工的情形)或个人施工的 (2) 承包单位将其承包的“全部工程”肢解以后，以分包的名义分别转给其他单位或个人施工的 (3) 联合体一方不施工也未对施工活动进行组织管理，并且向联合体其他方收取管理费或类似费用的，视为联合体一方将工程转包给联合体其他方 |
| 违法分包 (<100%) | (3) 施工总承包单位将施工总承包合同范围内工程主体结构的施工分包给其他单位的，钢结构工程除外 (6) 专业作业承包人除计取劳务作业费用外，还计取主要建筑材料款和大中 |

| | |
|----|---|
| | 型施工机械设备、主要周转材料费用的 |
| 挂靠 | (1) 没有资质的单位或个人借用其他施工单位的资质承揽工程的 (2) 有资质的施工单位相互借用资质承揽工程的 |

【违法分包的三种方式】



【转包的三种方式】



【关键点】一定是 100% 转出去。如果 < 100%，就是违法分包。

【挂靠】



【关键点】挂靠，一定是 B 冒充 A，以 A 的名义接工程做工程。如果不存在冒充，就不存在挂靠。

7. 甲公司和乙公司组成联合体中标一项市政工程。甲乙双方签订协议约定：甲负责具体组织施工，乙负责对业主和政府沟通工作。业主将工程款打进乙的账户，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
- B. 非法借贷
- C. 转包
- D. 挂靠

【答案】C

8-1. 某工程施工项目由甲公司承揽，监管部门在检查中发现，该项目部中几名主要项目管理人员声称自己是甲公司员工，但社保均交在乙公司。则根据住建部有关规定，该情形应视为（ ）。

- A. 甲公司将工程转包给乙公司
- B. 甲公司、乙公司联合承揽工程
- C. 甲公司挂靠乙公司承揽工程
- D. 乙公司挂靠甲公司承揽工程

【答案】D

8-2. 某工程施工项目由甲公司承揽，甲公司与项目经理周某签订《项目内部承包协议》，约定施工承包合同额 10%作为管理费上交公司，其余资金由周某支配但要保证用于本工程。现查明，周某及其他项目管理人员确系甲公司自己员工。该行为应当认定为（ ）。

- A. 转包
- B. 违法分包
- C. 挂靠
- D. 合法的团队激励行为

【答案】D

【解析】

【内部承包，合法】

【挂靠，违法】



9. 下列情形，属于违法发包的是（ ）。

- A. 建设单位将单位工程分解后发包给不同施工单位施工的

- B. 施工总承包单位将承包的全部工程分解成若干部分后，交各个分包单位施工的
- C. 联合体一方不施工，也不派人管理，只向联合体其他成员收取费用的
- D. 母公司承接建筑工程后全部交由具有独立法人资格的子公司施工的

【答案】A

10. (2024 一建) 根据《建筑工程施工发包与承包违法行为认定查处管理办法》，属于违法分包的是 ()。

- A. 专业承包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的
- B. 专业作业承包人承包的范围是承包单位承包的全部工程，专业作业承包人计取的是除上缴给承包单位的“管理费”之外的全部工程价款的
- C. 专业作业的发包单位不是该工程承包单位的
- D. 专业作业承包人除计取劳务作业款外，还计取主要建筑材料款和大中型施工机械设备、主要周转材料费用的

【答案】D