

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】

政府工程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。

【例题】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

【答案】C

2Z203021 建设工程总承包（1题）

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。

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应当具备下列条件：

- （一）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；

(二) 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；

(三) 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；

(四) 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。

【例题】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

【答案】ABCE

ZZ203023 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，钢筋木工油漆电焊)
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

【例题】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

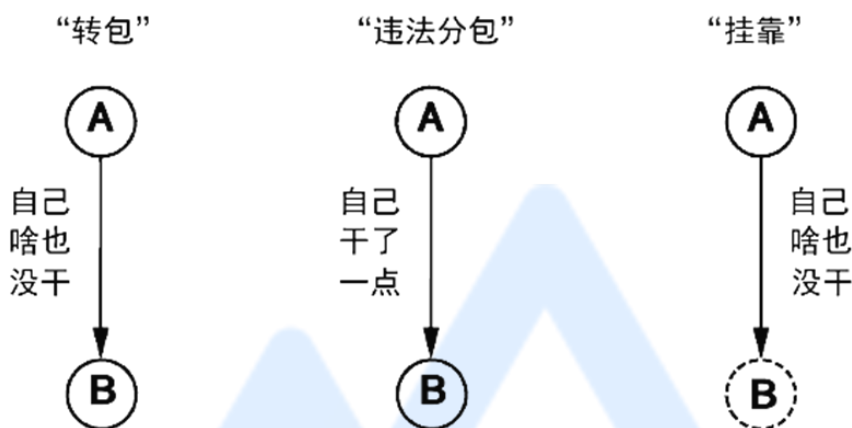
D. 总承包单位将其承包的地下室混凝土浇筑作业进行分包

【答案】B

【例题】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

【答案】AE



“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)

【例题】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

【答案】C

【例题】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

【答案】C

【例题】7. 根据有关规定,对于违法发包、转包、违法分包、挂靠等违法行为进行行政处罚的追溯期限为2年。其起算时间应为()。

- A. 工程开工之日
- B. 合同签订之日
- C. 竣工验收之日
- D. 工程交付之日

【答案】C

