

## 2Z201030 建设工程代理制度（1 题）

【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。

【例题】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

【答案】B

【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。

被代理人甲



代理人乙

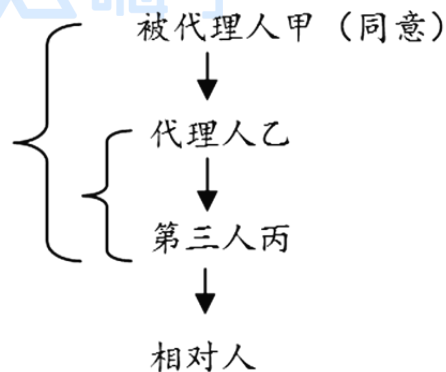


第三人丙

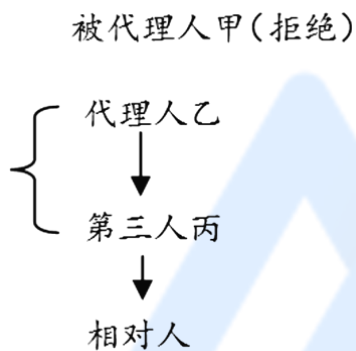


相对人

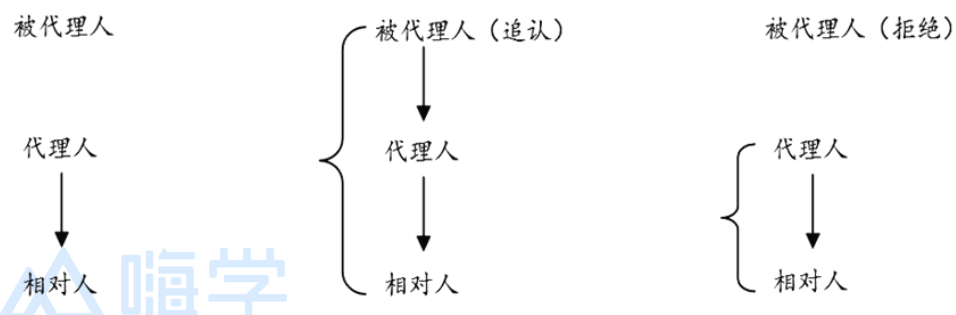
【经甲同意或追认的转委托】被代理人（甲）可以就代理事务直接指示转委托的第三人（丙），代理人（乙）仅就第三人（丙）的选任以及自己对第三人（丙）的指示承担责任。（简记为：甲乙各对丙的指示担责任）



【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。

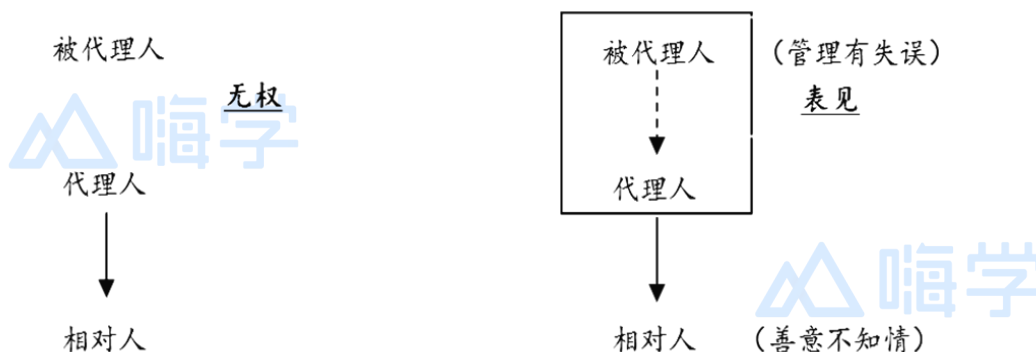


【无权代理（挑一句考）】没有代理权、超越代理权或者代理权终止后的行为，未经被代理人（甲）追认，对被代理人不（甲）发生效力。相对人（丙）可以催告被代理人（甲）自收到通知 30 日内予以追认。被代理人（甲）未作表示的，视为拒绝追认。代理人（乙）实施的行为被追认前，善意相对人（丙）有撤销权。撤销应当以通知的方式作出。



【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，其损失可以向无权的行为人（乙）追偿。

要点：1. 无权、2. 有效 ★



【例题】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

【答案】D

【例题】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

【答案】D

【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。

【例题】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】B

【解析】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。