

考情分析

	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

22201000 建设工程基本法律知识（18分）

22201010 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》、 《XX实施细则》
地方政府规章	省级、设区的市级政府	

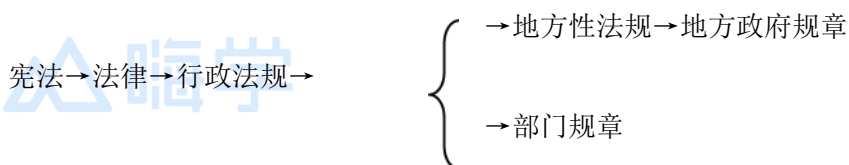
一、法的效力层级

法的效力层级本质上是法的冲突适用问题。

两个规范性文件规定不一致，且存在上下位关系，称为“法的纵向冲突”：直接适用上位规定，下位规定无效；

两个规范性文件规定不一致，且不存在上下位关系，称为“法的横向冲突”：适用何者，需经过有权机关裁决。

【法的纵向冲突】



例外：根据全国人大常委会授权制订的法规，与法律不一致时，由全国人大常委会裁决。不按上下位处理

【法的横向冲突】

同一机关制订	新的与旧的冲突	按新的
	特别的与一般的冲突	按特别
	新的一般与旧的特别冲突	不按新也不按特别， 谁制订谁裁决
不同机关制订	地方法规与部门规章冲突	国务院认为应适用 地方法规，国务院决定
		国务院认为应当适用 部门规章，提请全国 人大常委会裁决
	A 部门规章与 B 部门规章冲突	国务院裁决
	部门规章与地方政府规章冲突	

【例题】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

【答案】D

【例题】2. (2019 二级) 下列情形中，需要由全国人民代表大会常务委员会裁决的有（ ）。

- A. 行政法规之间对同一事项的新的一般规定与旧的特别规定不一致，不能确定如何适用
- B. 法律之间对同一事项的新的一般规定与旧的特别规定不一致，不能确定如何适用
- C. 地方性法规与部门规章之间对同一事项的规定不一致，不能确定如何适用
- D. 部门规章之间对同一事项的规定不一致，不能确定如何适用
- E. 根据授权制定的法规与法律规定不一致，不能确定如何适用

【答案】BE

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）。

【例题】3. 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

【答案】A

【例题】4. 下列关于法律体系及其效力层级的案例，说法正确的是（ ）。

A. 光华建筑公司是甲省一家建筑施工企业，参与承建乙省的某大型基础设施建设项目。现发现就某一事项的规定，《甲省建筑市场管理条例》与《乙省建筑市场管理条例》不一致。就该事项，应当适用《甲省建筑市场管理条例》

B. 国务院《招标投标法实施条例》（2012）和国家发改委《招标公告和公示信息发布管理办法》（2018）规定不一致的，应当依照新法优先于旧法、特别法优先于一般法的原则，适用国家发改委《招标公告和公示信息发布管理办法》（2018）

C. 《上海市建筑市场管理条例》与住建部《房屋建筑和市政基础设施工程质量监督管理规定》不一致的，应当由国务院提出意见。国务院认为应适用上海市地方性法规的，国务院直接决定。国务院认为应适用住建部规章的，应当提请全国人大常委会裁决

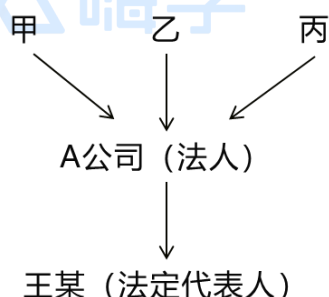
D. 根据《立法法》规定，没有上位法依据，部门规章和地方政府规章不得设定减损公民、法人或其他组织权利或者增加其义务的规范。例如，对企业资质实行告知承诺审批制、清理工程建设领域各类型保证金、在企业承揽业务过程中不得要求提供资质证书原件，规定将“建设项目办理工伤保险”增加作为申请施工许可证条件，这些举措都属于减轻了企业负担

E. 根据《立法法》规定，犯罪和刑罚只能由法律设定。2020年5月29日，北京市卫健委发布《北京市中医药条例（草案公开征求意见稿）》第五十四条规定，“任何组织或者个人，诋毁、污蔑中医药，寻衅滋事，扰乱公共秩序，构成违反治安管理行为的，由公安机关依法给予治安管理处罚；构成犯罪的，依法追究刑事责任。”该情形即属于违反立法法，超越地方立法权限

【答案】CE

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，应当满足以下 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。

【例题】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的合同，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

【答案】D

【例题】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

【答案】B

【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。

【例题】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

【答案】A