

第七章 代理

【章节提要】

本章应注意代理的概念以及代理的几种分类，还需要理解无权代理、表见代理的区别。

一、单项选择题

1. 根据代理权的来源不同，代理可分为（ ）
 - A. 有权代理和无权代理
 - B. 显名代理和隐名代理
 - C. 委托代理和法定代理
 - D. 本代理和再代理
2. 引起委托代理权产生的事实构成是（ ）
 - A. 委托合同
 - B. 授权行为
 - C. 委托合同或授权行为
 - D. 委托合同和授权行为
3. 下列选项中，不属于委托合同与授权行为的区别的是（ ）
 - A. 委托合同是双方行为，授权行为是单方行为
 - B. 委托合同是不要式行为，授权行为一般采取书面形式
 - C. 委托合同是诺成性行为，授权行为是实践性行为
 - D. 委托合同不产生代理权，授权行为产生代理权
4. 代理人和相对人恶意串通，损害被代理人合法权益的（ ）
 - A. 代理人承担责任
 - B. 相对人承担责任
 - C. 被代理人承担责任
 - D. 代理人与相对人承担连带责任
5. 无权代理的行为若得不到事后追认，原则上（ ）
 - A. 由无权代理人承担责任
 - B. 由被代理人承担责任
 - C. 由相对人和无权代理人承担责任
 - D. 由相对人承担责任
6. 王某是某公司的销售代表，公司在王某离职时没有收回其手上盖有公司公章的格式合同。后来王某以该合同与公司的老客户签订买卖协议。该协议（ ）
 - A. 属于无效合同
 - B. 属于可撤销合同
 - C. 属于有效合同
 - D. 属于效力待定合同
7. 下列选项中，不能必然导致委托代理关系终止的是（ ）
 - A. 被代理人取消委托
 - B. 代理人辞去委托
 - C. 被代理人死亡
 - D. 代理事务完成

8. 下列选项中, 属于无权代理的是 ()
- A. 刘某冒充其双胞胎弟弟与网友见面
 - B. 李某将王某交给他保管的电脑卖得钱款, 并作为自己消费使用
 - C. 某公司法定代表人以公司名义从事超越经营范围的活动
 - D. 苏某未经孟某同意主动帮孟某签收了快递包裹
9. 甲去购买彩票, 乙给了甲 10 元钱让其顺便代购彩票, 同时告知购买号码, 并一再嘱咐甲不要改变。甲预测乙提供的号码不能中奖, 便擅自更改号码为乙购买了彩票并替乙保管。开奖时, 甲为乙购买的彩票中了奖, 二人为奖项归属发生纠纷。下列说法正确的是 ()
- A. 甲应获得该奖项, 因按乙的号码无法中奖, 甲、乙之间应类推适用借贷关系, 由甲偿还乙 10 元
 - B. 甲、乙应平分该奖项, 因乙出了钱, 而甲更换了号码
 - C. 甲的贡献大, 应该得该奖项之大部, 同时按比例承担彩票购买款
 - D. 乙应该获得该奖项, 因乙是委托人
10. 根据代理人在进行代理活动时是否明示被代理人名义, 代理可分为 ()
- A. 本代理和再代理
 - B. 显名代理和隐名代理
 - C. 直接代理和间接代理
 - D. 法定代理和委托代理
11. 下列不属于必然导致间接代理关系终止的原因的是 ()
- A. 委托人死亡
 - B. 委托人行使介入权
 - C. 第三人行使选择权
 - D. 委托人自动介入
12. 甲委托乙销售一批首饰并交付。乙以自己名义与丙签订买卖合同, 并约定额外赠送丙一批服装。乙因此与丁签订服装买卖合同。乙依约向丙交付首饰, 但因丁不能向乙交付服装导致乙无法向丙交付服装。丙以此为由拒绝向乙支付首饰款。下列选项中正确的是 ()
- A. 乙和丙签订的首饰买卖合同直接约束甲和丙
 - B. 乙和丁签订的服装买卖合同直接约束甲和丁
 - C. 乙应向甲披露丙, 甲可以行使乙对丙的权利
 - D. 乙应向丙披露丁, 丙可以行使乙对丁的权利
13. 王教授因公去美国讲学三个月, 临行前邻居李大爷托其在美国购买正宗丽声助听器。三个月后, 王教授带着替李大爷买好的助听器回国, 得知一个月前李大爷去世, 遂要求其子支付价款并取走助听器, 其子以父亲已去世, 助听器派不上用场而拒绝。王教授的行为 ()
- A. 经李大爷之子追认始有效
 - B. 属有权代理
 - C. 属代理权终止后的行为
 - D. 属无权代理, 因被代理人死亡, 代理终止
14. 农民某甲去外地经商, 将其一头青骡留给岳父某乙使用。甲在经商地事业得意, 已无返乡务农之意。乙年事已高, 青骡派不上用场, 且需照料, 乙既无力负担, 又以为养而无用, 颇不经济, 于是将青骡牵至集市以自己的名义出卖, 由某丙以公道价格买得。乙卖骡行

为属于（ ）

- A. 无权代理行为
- B. 无权处分行为
- C. 表见代理行为
- D. 超越代理权行为

15. 根据代理人的选任和产生方式的不同身代理可以分为（ ）

- A. 委托代理和法定代理
- B. 本代理和再代理
- C. 显名代理和隐名代理
- D. 有权代理和无权代理

二、多项选择题

1. 对于“代理人在代理权限范围内实施代理行为”的理解，正确的是（ ）

- A. 代理人必须有代理权
- B. 无权代理不在本人和第三人之间产生任何法律效力
- C. 并非所有民事法律行为都可以代理
- D. 代理人在进行代理行为时有独立的意思表示

2. 以下选项中对代理权来源的理解，正确的是（ ）

- A. 根据代理权来源不同，代理可分为委托代理和法定代理
- B. 委托代理权来自委托合同
- C. 无授权行为则不产生代理权
- D. 授权行为是单方法律行为

3. 根据我国民法规定，委托代理的代理证书应载明（ ）

- A. 代理人的姓名或名称
- B. 代理事项
- C. 代理权限
- D. 代理期间

4. 下列行为中，不属于代理行为的是（ ）

- A. 甲为公司的法定代表人，以公司的名义签订买卖合同
- B. 甲通过中介出卖房屋
- C. 甲请乙代为招呼多年未见的朋友
- D. 甲委托乙担任其辩护律师

5. 下列选项中关于再代理的说法，正确的是（ ）

- A. 代理人只能把代理权的一部分转委托给他人行使
- B. 再代理必须为了被代理人的利益
- C. 被代理人对再代理行为有追认权
- D. 在紧急情况下发生的再代理，在被代理人追认后发生法律效力

6. 在各种代理中都能引起代理终止的原因是（ ）

- A. 本人死亡
- B. 代理人死亡
- C. 本人丧失民事行为能力
- D. 代理人丧失民事行为能力

7. 甲委托乙购买 TBL 电视机，乙在商场以甲的名义向商家表示要购买 TBL 电视机时，商

家推荐了 CTL 电视机，乙觉得 CTL 电视机的质量更好，便擅自以甲的名义进行了购买。下列说法正确的是（ ）

- A. 甲享有追认权 B. 甲享有撤销权
C. 商场享有催告权 D. 商场享有撤销权

8. 下列属于滥用代理权行为的是（ ）

- A. 自己代理
B. 表见代理
C. 双方代理
D. 代理人与第三人恶意串通

9. 下列行为中不得通过代理人进行的有（ ）

- A. 设立遗嘱 B. 婚姻登记
C. 收养子女 D. 文艺演出

10. 甲委托乙购买一部二手“三星”手机，恰好丙委托乙出售一部二手“三星”手机。

请问乙的下列行为属于滥用代理权的是（ ）

- A. 乙代理甲购买了自己的二手“三星”手机
B. 乙代理甲购买了丙的手机
C. 乙代理甲从丁处购得一部“摩托，拉”手机
D. 乙与戊恶意串通，代理甲从戊处购得一部高于市场价的二手“三星”手机

11. 甲委托乙前往体育器材市场采购足球，乙觉得中国女排是中国三大球中唯一一个拿到冠军奖杯的队伍，预计排球的销路会更好，便自作主张以甲的名义向丙订购了一批排球，丙不知道乙的代理权限，与之订立了买卖合同。对此，以下说法正确的是（ ）

- A. 甲有追认权 B. 丙有撤销权
C. 丙有催告权 D. 乙构成表见代理

三、简答题

1. 简述“代理人在代理权限范围内实施代理行为”所包含的意思。
2. 简述被代理人死亡后，委托代理人实施的代理行为有效的情形。

四、法条分析题

1. 《民法典》第 161 条规定：“民事主体可以通过代理人实施民事法律行为。依照法律规定、当事人约定或者民事法律行为的性质，应当由本人亲自实施的民事法律行为，不得代理。”

请分析：

- (1) 如何理解第 161 条规定中“民事法律行为”的含义？
- (2) 概括代理的特征。

2. 《民法典》第 169 条规定：“代理人需要转委托第三人代理的，应当取得被代理人的同意或者追认。转委托代理经被代理人同意或者追认的，被代理人可以就代理事务直接指示转委托的第三人，代理人仅就第三人的选任以及对第三人的指示承担责任。转委托代理未经被代理人同意或者追认的，代理人应当对转委托的第三人的行为承担责任；但是，在紧急情况下代理人为了维护被代理人的利益需要转委托第三人代理的除外。”

请分析：

- (1) 如何理解本条规定中的“紧急情况”？

(2) 法律为何对转委托作出严格限制?

3. 《民法典》第 172 条规定:“行为人没有代理权、超越代理权或者代理权终止后, 仍然实施代理行为, 相对人有理由相信行为人有代理权的, 代理行为有效。”

请分析:

- (1) 表见代理的概念和构成要件。
- (2) 如何理解本条规定中“有理由相信”的含义? 其判断标准是什么?
- (3) 表见代理的法律后果。
- (4) 本条规定的意义。

五、案例分析题

1. 赵某受单位委派到某国考察, 黄某听说后委托赵某代买一种该国产的名贵药材。赵某考察归来后将所买的价值 1500 元的药送至黄某家中。但黄某的兒子告诉赵某, 其父已于不久前去世, 这药本来就是给他治病的, 现在父亲已不在, 药也就不要了, 请赵某自己处理。赵某非常生气, 认为不管黄某是否活着, 这药黄家都应该收下。

请根据上述材料, 回答下列问题并说明理由:

- (1) 赵某行为的法律后果到底应由谁来承担?
- (2) 药是否应由黄家出钱买下? 为什么?

2. 王某系某商贸公司员工, 曾长期任采购员, 代表某商贸公司与乙家电生产厂家进行购销家电活动。某日, 王某因严重违反公司的规章制度被某商贸公司开除。但是, 某商贸公司并未收回给王某开出的仍然有效的介绍信和授权委托书。王某凭此介绍信以商贸公司的名义又与乙家电生产厂家签订了 10 万元的家电购买合同, 并约定在交货后一个月内付款。乙家电生产厂家在与王某签订合同时, 并未得知王某已被开除一事。乙家电生产厂家在向王某交货一个月后, 王某仍未付款, 也不知其下落。乙家电生产厂家于是向某商贸公司要求支付 10 万元货款, 某商贸公司以王某已被开除与其无关为由拒绝支付, 双方发生争执。

请根据上述材料, 回答下列问题并说明理由:

- (1) 王某的行为属于什么性质的行为,
- (2) 某商贸公司是否应承担支付货款的责任?

3. 某书画装裱店与著名书法家赵某签订了一份委托书法作品创作合同。双方约定, 赵某交付装裱店 20 副对联作品, 装裱店支付赵某 5000 元报酬。赵某因不慎跌倒致使右臂受伤, 不能创作, 于是他委托他儿子代为书写了全部对联, 以此交付装裱店, 装裱店支付了全部报酬。但是不久装裱店感到作品风格与赵某不同, 遂请专家鉴定, 结果发现属他人作品。

请根据上述材料, 回答下列问题并说明理由:

- (1) 赵某能否委托他的儿子代理其创作?
- (2) 赵某儿子的行为是否属于无权代理?

【第七章习题参考答案及解析】

一、单项选择题

1. 【参考答案】 C

【解析】 C 选项是根据代理权的来源不同对代理进行的分类, 故本题的答案为 C。A 选项是根据是否有代理权对代理进行的分类。B 选项是根据代理人在进行代理活动时是否明示

被代理人的名义而对代理进行的分类。D选项是根据代理人的选任和产生的不同对代理进行的分类。

2. 【参考答案】 D

【解析】 委托代理关系是基于两类法律事实而产生的：一是委托合同关系；二是授权行为。仅有委托合同但不涉及第三人时，无法形成代理关系。授权行为是单方法律行为，仅一方意思表示即可成立。授权行为通常以代理证书形式表明，一般应采用书面形式。因此，本题的答案为D。

3. 【参考答案】 C

【解析】 委托代理一般是在委托合同基础上，由被代理人直接授权给代理人的。需要注意的是，委托合同与授权行为是两个概念。有时，尽管委托合同成立了，但是合同中没有明确的授权条款，代理权仍不发生。因此，产生委托权的是授权行为，D选项正确。授权行为是单方法律行为，不存在诺成性或实践性的区分。C选项错误。

4. 【参考答案】 D

【解析】 《民法典》第164条第2款规定：“代理人和相对人恶意串通，损害被代理人合法权益的代理人和相对人应当承担连带责任。”因此，本题的答案为D。

5. 【参考答案】 A

【解析】 无权代理人实施的行为，如果不能得到被代理人的追认，又不能证明自己有代理权，则应对自己的行为承担责任，对该行为所造成的相对人的损失负赔偿责任。因此，本题的答案为A。但要注意的是，如果被代理人知道他人以本人名义实施民事行为而不作否认的，视为其同意他人代理。

6. 【参考答案】 C

【解析】 表见代理是指没有代理权的人，以被代理人名义进行的民事行为在客观上使第三人相信其有代理权而实施的代理行为。表见代理在代理制度中起协调本人利益和相对人利益的作用，通过对善意第三人利益的保护而达到维护交易秩序的目的。根据《民法典》的相关规定，行为人没有代理权、超越代理权或者代理权终止后，仍然实施代理行为，相对人有理由相信行为人有代理权的，代理行为有效。构成表见代理的，产生有权代理的法律后果，即由被代理人承受相应的法律后果。构成表见代理须具备以下条件：代理人无代理权；该无权代理人有被授予代理权的外表或假象；相对人有正当理由相信该无权代理人有代理权；相对人基于信任而与该无权代理人成立法律行为。王某的行为符合表见代理的构成。因此，本题的答案为C。

7. 【参考答案】 C

【解析】 在各种代理中都能引起代理终止的原因，归纳起来包括两种：（1）本人死亡；（2）代理人死亡或丧失民事行为能力。但需要注意的是，被代理人死亡后，下列情况下的代理行为仍然有效：（1）代理人不知道且不应当知道被代理人死亡而继续为代理行为的；（2）委托书中约定待某一代理事项完成后代理关系终止，而在被代理人死亡时，该事项尚未完成的，代理人继续代理活动的；（3）被代理人的继承人承认的代理行为；（4）被代理人死亡前已经进行而在被代理人死亡后为了被代理人的继承人的利益继续完成的代理活动。因此，本题的答案为C。

8. 【参考答案】 D

【解析】 无代理权，其根本特征在于行为人以他人名义进行民事活动时没有代理权，

包括三种情形：(1) 行为人根本没有代理权却从事代理活动。(2) 行为人享有代理权，但却超越代理权限从事了本不该由其进行的代理活动。(3) 行为人原本享有代理权，但其代理权已经终止，行为人仍以代理人的身份进行代理活动。A 选项中刘某进行的并非民事法律行为，不构成代理，也就无所谓无权代理；B 选项中李某行为的结果归于自己而非王某，不构成代理，构成无权处分；C 选项中法定代表人不是法人的代理人，因此也不构成代理。因此，本题的答案为 D。

9. 【参考答案】 D

【解析】 乙给甲 10 元，让其代购彩票，甲、乙之间产生委托代理关系而不是借贷关系。A 选项错误。甲作为代理人，有义务遵守被代理人的指示办理事务，但是甲在购买彩票时“擅自”更换号码，构成无权代理。根据法律规定，无权代理实施的民事法律行为效力待定。如被代理人追认，则该民事法律行为有效，法律后果由被代理人承担。甲购买的彩票中奖后，甲、乙就奖项归属发生纠纷，意味着乙追认了甲购买该号码彩票的行为，因此该代理行为成为有权代理，产生的法律后果应由被代理人乙承担。因此，本题的答案为 D。

10. 【参考答案】 B

【解析】 根据代理人在进行代理活动时是否明示被代理人的名义，可将代理分为显名代理和隐名代理。代理人在代理的权限范围内所为的意思表示，必须以被代理人名义进行的代理是显名代理。隐名代理是指代理人虽未以本人名义为法律行为，但实际有代理的意思，而且相对人知道或者应当知道其为代理他人行为，产生代理的后果。B 选项正确。

11. 【参考答案】 A

【解析】 间接代理的法律后果间接归属于被代理人，因此，间接代理终止意味着代理的法律后果直接归属于被代理人，变为直接代理。BCD 三项都属于间接代理变为直接代理的情形。《民法典》对 D 选项的规定是：“受托人以自己的名义，在委托人的授权范围内与第三人订立的合同，第三人在订立合同时知道受托人与委托人之间的代理关系的，该合同直接约束委托人和第三人；但是，有确切证据证明该合同只约束受托人和第三人的除外。”对 B 选项的规定是：“受托人以自己的名义与第三人订立合同时，第三人不知道受托人与委托人之间的代理关系的，其受托人因第三人的原因对委托人不履行义务，受托人应当向委托人披露第三人，委托人因此可以行使受托人对第三人的权利，但第三人与受托人订立合同时如果知道该委托人就不会订立合同的除外。”对 C 选项的规定是：“受托人因委托人的原因对第三人不履行义务，受托人应当向第三人披露委托人，第三人因此可以选择受托人或者委托人作为相对人主张其权利但是第三人不得变更选定的相对人。委托人行使受托人对第三人的权利的，第三人可以向委托人主张其对受托人的抗辩。第三人选定委托人作为其相对人的，委托人可以向第三人主张其对受托人的抗辩以及受托人对第三人的抗辩。”本题的答案为 A。

12. 【参考答案】 C

【解析】 乙以自己的名义与丙签订买卖合同，可见乙的代理行为是间接代理。A 选项错误。乙和丁签订的合同超出了委托范围，对甲不发生效力。B 选项错误。C 选项对应《民法典》第 926 条的规定：“受托人以自己的名义与第三人订立合同时，第三人不知道受托人与委托人之间的代理关系的，受托人因第三人的原因对委托人不履行义务，受托人应当向委托人披露第三人，委托人因此可以行使受托人对、第三人的权利，但第三人与受托人订立合同时如果知道该委托人就不会订立合同的除外。”因此 C 选项属于委托人行使介入权的情形。乙和丙之间不存在委托代理关系，无所谓披露。D 选项错误。因此，本题的答案为 C。

13. 【参考答案】 B

【解析】 本题考查委托代理的效力。被代理人死亡后，委托代理关系原则上应终止。但有下列情况之一的，委托代理人实施的代理行为有效：（1）代理人不知道且不应当知道被代理人死亡的；（2）被代理人的继承人予以承认的；（3）被代理人与代理人约定到代理事项完成时代理权终止的；（4）在被代理人死亡前已经进行，而在被代理人死亡后为了被代理人的继承人的利益继续完成的。所以王教授的行为属于有权代理，B选项为正确答案。

14. 【参考答案】 B

【解析】 本题考查无权代理与无权处分的区别。无权代理是没有代理权但以被代理人的名义为民事法律行为；无权处分是没有处分权，但以自己的名义为民事法律行为。乙没有青骊的所有权，但乙以自己的名义为民事法律行为，乙出卖青骊的行为属于无权处分行为。B选项正确。

15. 【参考答案】 B

【解析】 根据代理权来源不同，代理可以分为委托代理和法定代理；根据代理人的选任和产生方式的不同，代理可以分为本代理和再代理；根据代理人在进行代理活动时是否明示被代理人的名义，代理可以分为显名代理和隐名代理；根据代理人有无代理权进行分类，代理可以分为有权代理和无权代理。因此，本题的答案为B。

二、多项选择题

1. 【参考答案】 ACD

【解析】 代理人在代理权限范围内实施代理行为包含三层意思：一是代理人须有代理权，代理权的产生或因委托，或因法定，没有授权属于无权代理；二是法律规定或当事人约定只能由本人实施的行为，不得代理，如遗嘱等；三是代理人在进行代理行为时有独立的意思表示，可视具体情况而决定表示内容，这与传达人、居间人相区别。因此，本题的答案为ACD。如果被代理人对无权代理行为予以追认，则会使无权代理成为有权代理，被代理人就应当对该代理行为承担相应的法律后果，所以B选项错误。

2. 【参考答案】 AD

【解析】 委托代理关系的产生需要委托合同和授权行为，其中授权行为是代理权的效力来源，B选项错误。法定代理不需要授权，C选项错误。因此，本题的答案为AD。

3. 【参考答案】 ABCD

【解析】 代理证书中应载明代理人的姓名或名称、代理事项、权限和期间，并由委托人签名或盖章。因此，本题的答案为ABCD。

4. 【参考答案】 ABC

【解析】 A选项为代表行为；B选项为居间行为；C选项是好意施惠；D选项是诉讼代理关系。因此，本题的答案为ABC。

5. 【参考答案】 BC

【解析】 再代理是指代理人为了被代理人的利益需要，将其享有的代理权的全部或部分转委托给他人行使而产生的代理。再代理应当符合一定的法律规则。在再代理中，代理人只有在特殊情况下，为了被代理人的利益，才能转委托。根据我国有关法律的规定，转委托要求事先征得被代理人的同意或事后得到追认，否则，代理人要对自己的转委托负责。因为代理是一种人身信任关系，代理人信任的人，被代理人不一定信任，何况代理的法律后果是由被代理人来承受的。所以，法律对转委托作了严格限制。在紧急情况下，代理人为维护

被代理人的利益而转委托的，不论被代理人是否同意，均产生转委托的法律效力。综上，本题的答案为 BC。

6. 【参考答案】 ABD

【解析】 在各种代理中都能引起代理终止的原因，归纳起来包括两种：（1）本人死亡；（2）代理人死亡或丧失民事行为能力。因此，本题的答案为 ABD。需要注意的是，被代理人死亡后，下列情况下的代理行为仍然有效：（一）代理人不知道且不应当知道被代理人死亡；（二）被代理人的继承人予以承认；（三）授权中明确代理权在代理事务完成时终止；（四）被代理人死亡前已经实施，为了被代理人的继承人的利益继续代理。

7. 【参考答案】 AC

【解析】 无权代理是无效行为，被代理人对所谓的代理行为不承担责任。但如果被代理人对此行为予以追认，则会使无权代理成为有权代理，被代理人就应当对该代理行为承受相应的法律后果。A 选项正确。无权代理并非合同可撤销的事由。B 选项错误。在无权代理中，相对人对代理行为享有催告权，善意相对人还享有撤销权。本题中商家明知乙是以甲的名义要购买 TBL 电视机，还向其销售 CTL 电视机，因此其不是善意相对人，不享有撤销权。D 选项错误。因此，本题的答案为 AC。

8. 【参考答案】 ACD

【解析】 代理人不得以被代理人的名义与自己或自己代理的其他人进行民事活动，前者叫自己代理，后者叫双方代理。自己代理的情况下，代理人同时为代理关系中的代理人 and 第三人，意思表示双方实际上只由一人实施，很难保证不发生代理人为自己利益而牺牲被代理人利益的情况，所以法律禁止自己代理，但经被代理人同意或者追认的代理有效。双方代理指代理人同时代理双方当事人为同一项法律行为。该行为原则上无效，但是被代理的双方同意或者追认的除外。代理人与第三人恶意串通属于无效民事行为。因此，本题的答案为 ACD。

9. 【参考答案】 ABCD

【解析】 代理具有适用范围，不是所有的民事法律行为都可以通过代理人完成，依照法律规定或者双方当事人约定应当由本人实施的民事法律行为不得通过代理人完成，具体包括：（1）有人身性质的行为如设立遗嘱、婚姻登记、收养子女等。（2）法律规定或当事人约定应当由特定的人亲自为之的行为，如演出、讲课等。本题的答案为 ABCD。

10. 【参考答案】 ABD

【解析】 本题考查滥用代理权的情形。滥用代理权的类型包括双方代理，自己代理、代理人与相对人恶意串通。C 选项属于无权代理。本题的答案为 ABD。

11. 【参考答案】 ABC

【解析】 乙超越代理权限与丙签订排球买卖合同属于无权代理，丙为善意第三人，享有催告权、撤销权，甲作为被代理人享有追认权。因此，本题的答案为 ABC。

三、简答题

1. 【参考答案】 （1）代理人须有代理权；

（2）法律规定或当事人约定只能由本人实施的行为，不得代理，如婚姻登记、设立遗嘱等；

（3）代理人在进行代理行为时，有独立的意思表示。

2. 【参考答案】

- (1) 代理人不知道且不当知道被代理人死亡；
- (2) 被代理人的继承人予以承认；
- (3) 授权中明确代理权在代理事务完成时终止；
- (4) 被代理人死亡前已经实施，为了被代理人的继承人的利益继续代理。

四、法条分析题

1. 【参考答案】 (1) 民事法律行为是指民事主体以意思表示为要素设立、变更、终止民事法律关系的行为。

(2) 代理人在代理权限范围内实施代理行为；代理人以被代理人的名义进行代理行为；代理人主要是实施法律行为；代理行为的后果由被代理人承担。

2. 【参考答案】 (1) 所谓“紧急情况”是指代理人有急病、通信联络中断等情况，使自己不能办理代理事项，与被代理人不能取得联系，如果不及时委托他人处理，就会给被代理人造成损失。

(2) 因为代理是一种人身信任关系，代理人信任的人被代理人不一定信任，何况代理的法律后果是由被代理人来承受的，所以，法律对转委托作了严格限制。

3. 【参考答案】 (1) 表见代理是指行为人虽然没有代理权，但第三人在客观上有理由相信其有代理权而与其实施法律行为，该法律行为的后果由本人承受的代理。表见代理具有如下构成要件：代理人无代理权；该无权代理人有被授予代理权的外表或假象；相对人有正当理由相信该无权代理人有代理权；相对人基于信任而与该无权代理人实施法律行为。

(2) 有理由相信是指在具备外表授权或者权利外观的基础上，相对人有正当的，合理的理由相信代理人有代理权。判断相对人有无正当理由，应当以一个善良人在正常情况下是否相信作为判断标准。

(3) 表见代理成立后，产生类似有权代理的法律后果，由被代理人承担代理行为所带来的法律后果，即享有其权利，承担其义务。当然，被代理人有权要求无权代理人赔偿因无权代理而造成的损失。

(4) 表见代理在代理制度中起着协调本人利益和相对人利益的作用，通过对善意第三人利益的保护而达到维护交易秩序的目的。

五、案例分析题

1. 【参考答案】 (1) 赵某购买名贵药材是受黄某的委托才进行的，其行为应属民事代理。《民法典》第 162 条规定：“代理人在代理权限内，以被代理人名义实施的民事法律行为，对被代理人发生效力。”因此，本案中赵某购买药材的行为后果应由黄某承担。

(2) 《民法典》第 174 条规定：“被代理人死亡后，有下列情形之一的，委托代理人实施的代理行为有效：(一) 代理人不知道且不当知道被代理人死亡；(二) 被代理人的继承人予以承认；(三) 授权中明确代理权在代理事务完成时终止；(四) 被代理人死亡前已经实施，为了被代理人的继承人的利益继续代理。”本题中，黄某死亡时，赵某在国外，赵某不知道并且不当知道黄某已经死亡，因此赵某实施的代理行为有效。也就是说，代理人因实施代理行为所取得的后果应由被代理人的继承人受领，由此所产生的债务作为被代理人的债务，以被代理人的遗产由其继承人或受遗赠人来承担。本案中，黄家理当出钱头下此药。

2. 【参考答案】 (1) 王某的行为属于表见代理。《民法典》第 172 条规定：“行为人没有代理权、超越代理权或者代理权终止后，仍然实施代理行为，相对人有理由相信行为人有代理权的，代理行为有效。”本案中，王某被商贸公司开除后，实际上代理权已经终止，但

商贸公司却并未收回介绍信和授权委托书，也未通知乙家电生产厂家。乙厂家在善意、无过失的情况下与王某签订了合同用合表见代理的构成要件，属于表见代理。

(2) 商贸公司应承担支付货款的责任。依据《民法典》的有关规定，表见代理订立的合同有效，在本人与相对人间产生法律效力，本人应受合同效力的约束。因此，商贸公司应承担向乙家电生产厂家支付 10 万元货款的责任。

3. 【参考答案】 (1) 《民法典》第 161 条第 2 款规定：“依照法律规定，当事人约定或者民事法律行为的性质，应当由本人亲自实施的民事法律行为不得代理。” 本案中，合同约定由赵某创作全部对联，同时书法创作具有很强的人身属性，必须由本人亲自实施，是不得代理的行为，赵某无权委托他人代为履行。

(2) 赵某儿子的行为不属于无权代理。无权代理是指没有代理权而以他人的名义进行代理活动的民事行为，它包括没有代理权、超越代理权或代理权终止后的代理行为。无权代理经被代理人追认可以产生代理效果。但是不得代理的法律行为是不能由他人代理的行为，即使有合法的委托也不行。这些行为主要是具有人身属性的行为、违法行为或法律规定及合同约定的不得代理的行为。