

避免施工承包合同中的争议

安东尼 E. 皮尤
(英国)

张国荣
(二滩工程公司, 四川攀枝花, 617000)

摘要 简述了国际工程项目施工合同产生争议的背景和原因, 提出业主应从招标文件编制阶段开始就应主动采取措施以避免争议。业主应在工程开工令发布之际做好征地和资金筹措工作。一旦合同签订, 业主及其部门和机构应对出现的所有技术和合同问题有随时作出快速决定的准备。不明察潜在的争议或不对争议加以处理, 对合同的任何一方都无益处。文中提出一些建议, 可供发展中国家的业主作参考。

关键词 争议 合同 招标文件 资料 投标 争议的处理 快速决定

1 前言

争议(dispute)几乎已成为施工过程中不可避免的内容。在全球每年签订的无数施工合同(contract)中, 合同各方为了在争议中保护自己或武装自己, 以求得更大的利益, 或按照合同规定的各种程序实际进入索赔(claim)和争议的过程, 其中的花费不计其数。

从国际上来说, 合同各方在文化背景上的差异和经验上的不同, 使合同管理的任务变得更加复杂。对于同样一个事物, 有经验的欧美工程师可能认为它显而易见, 而有着不同背景的工程师们可能会觉得事情不甚清楚。反之亦然。

现代施工承包市场之所以变得你争我夺, 个中原因众所周知。市场的重心围绕着将合同授予低报价所产生的竞争氛围转动。随着来自一些人工费用普遍较低国家的承包商的加入, 市场上这种竞争的氛围变得愈加浓郁。为了使付出的代价与回报的利润率相当, 承包商们一直在寻求采用从投标书就开始的索赔策略, 以重建利润率。随着施工的进展, 任何拖延(delay)的借口、未曾预见的情况, 或不顾事实的真正影响而寻求能够修改标价的理由, 都可以被颇有创造力的索赔专业人员用来尝试着将这些可以呈现的机会转换为金钱。

这一总的形势导致了费用增加且质量标准下降的潜在可能性。另一方面, 应允许承包商有获得利润的机会, 否则他们就没有理由留驻商界了。

消除低标价综合症的办法显然是有的。可惜, 这种方法至少对于由国际金融机构贷款的大型项目来说目前尚不是一种选择。在各国政府、银行和其他机构认识到还有更好的授予合同的办法之前, 大多数政府业主(public owner)还是继续从经过资格预审的投标商中间选择和接受低报价。

2 标前考虑

大型合同授标以前, 业主和工程师有很多事情要考虑。这些事情不仅有技术上的, 也有政治上的。业主和工程师应完全自主地按照他们自己认为恰当的方式进行资格预审阶段的工作。事实上, 他们很少有这样的自主。承包商乃至大型国际项目所在的政府, 往往会在选择他们未来的投标商方面对业主施加影响。在完成这项困难任务的过程中, 业主必须完全以自己独立的思考和道德为指导。很明显, 一个能够顶住外部压力的业主, 肯定能够根据那些想通过资格预审的承包商以往的履约情况作出更客观的决定。我们建议, 业主在作这样的决定时, 对承包商在索赔与争议方面的记录给予一定的考虑。一个投了“最低标”的承包商, 若常有通过不平衡报价和索赔策略使合同价几乎增加 10% ~ 15% 记录的话, 他的报价也许就不是最低价了。否定那些在索赔和争议方面有高于平均水准倾向的承包商参加投标, 或许可以劝阻他们今后放弃这种策略。这好比人们如果想在茶馆里安安静静地聊天, 一般就不会主动接近那些非常争强好斗的人, 哪怕这个人有多么受人尊重或能干。

3 招标文件

在大多数情况下, 招标文件将最终构成合同文件的主体部分。因此, 任何业主都必须确保编好招标文件。那么, 一套招标文件需要有哪些内容组成才算好呢? 我们知道, 参加新工程投标的任何承包商都会担心中标后在工程上将遇到的风险。如果招标文件将各种风险降至最低限度, 或至少对它们作出尽可能仔细的定义, 那么, 投标价便会降低, 争议也相应减少。以下是值得注意的几个方面:

(1) 地质资料

应向投标商提供根据业主自己的勘探工作所得

到的所有地质资料。经过选编或汇总的资料只能使投标商怀疑业主是否隐藏了一些对投标不利的内容。如果这种情况在合同签订以后表现出来,那么,无论业主原来怎么想,争议都会随之出现。由于在工程施工过程中可能需要征用额外的土地,因此,甚至与工地相连的外部区域的有关资料,如果有的话,也应提供给投标商。招标文件应向投标商提供简明扼要、措辞准确并附现场和岩心照片的报告,现场访问(site visit)期间应提供合适的设施,以便他们可以检查岩芯、样品和对现场各部分进行评价。业主对各种材料的性能作出推测是不可取的。应由投标商得出他们自己的结论。这就是说,业主提供的资料只能是资料而已。因此,在招标资料的序言中就有关责任问题作出申明是至关重要的。

(2) 水文资料。

应向投标商提供根据业主自己的调查所产生的所有水文和水力学方面的资料。这对于要修筑任何类型围堰,或水下和水边工程的项目来说尤为重要。

(3) 计量与支付。

合同文件的有关章节应明确规定由承包商交付的所有项目的支付条件。确定应交付项目的截止日期并不好,除非对晚交付或不可接受的交付有惩罚条款。这一点适用于进度计划、施工方法、报告以及完成工程量的提交,等等。

(4) 价格调整。

在工期持续达若干年的项目中,如果业主希望避免报价超出设想的范围,那么,应非常仔细地拟定有关劳动力、设备和材料价格波动风险的条款。在定期发布物价指数(price indices)的国家,可利用发布的指数,通过恰当的调价公式进行价格调整。然而,在没有发布这种指数的国家,当地采购部分的价格调整常常出现问题。使用文件证据法(documentary proof)有许多缺点。所谓文件证据法,就是当有政府文件或发票或收据证明货物或服务的实际采购价与投标时的价格有变化时,应对这种差价进行调整。人们并不知道在主供货商与承包商之间是否有串通一气的情况,所以,在每期向承包商付款时需充分提交并核查大量的文件,以防止相互串通的情况出现。解决这一问题的更好方法是在合同中通过收集和整理主要指定当地材料(如水泥、钢材、柴油、木材、劳动力和运输等)的历年资料,专门确定其价格指数,并采用恰当的公式使用这些指数。如果用这些指数进行价差调整至少能覆盖合同价80%的面的话,就无必要建立每项货物和服务的价格指数。

(5) 付款币种。

允许投标商以多种货币报价的做法。虽然由于兑换率风险的减少而能够使费用下降,但每增加一个币种都要增加承包商和工程师办理每期支付的准备和核查工作量。招标文件可以规定,只有在每种货币的金额占总合同价的25%以上时才允许在报价中使用该种货币。审慎的业主还应仔细规定支付变更工作(varied works)的币种和各自所占百分比。最好不过的方法是除非在合同中明确说明在需要确定新价格时,所有的费用(包括管理费)都应按实际发生费用的货币予以补偿。恰当的合同语言既可以使承包商得到公平的补偿,又能使业主在面对承包商有策略地利用货币兑换率增加其利润或不正当地输出货币时保护自己。

(6) 管理费。

所有承包商都有管理费,也有权获取利润,这是客观事实。管理费分固定部分(例如总部营运费、建房费,等等)和可变部分(如监管费用)。为利于合同执行期间建立变更工作的价格,招标文件不仅应要求投标商说明管理费中各种构成的价值,还应说明每种构成是固定的还是可变的。换言之,管理费构成是随工作范围改变而变化呢,还是在整个合同期内固定不变?纵然不是每份投标书都能提出投标商管理费完整和准确的情况,但上述考虑的目的却是为了尽量减少承包商在授予合同后要弄策略的机会。

(7) 协调与界面。

协调与界面问题与占用同一工地(site)的承包商的数目成指数幂关系。业主必须决定主承包商的数目。综合考虑最理想的数目也许是一个。在适当时候,业主可针对可能使用分包商的各主要专业化区域,提供可接受的或经资格预审合格的分包商名单。从工程规模或政治上来说,采用单一主合同也许是不可能做到的。因此,招标文件应对有潜在干扰区域,从时间和空间上划清各主承包商之间的界限。类似地,还必须划清各合同界面间的所有工作,在各合同中明确其工程范围,并安排合适的工序。例如,应注意避免在其他正在施工的工作面上方进行开挖,避免在机电工作面上方搞土建施工,避免在设备安装和最终调试期间进行易产生粉尘的作业,等等。应要求在主承包商之间应对有关工作互通信息,这样,所有的承包商就不仅仅知道自己的责任是什么,而且也充分了解其他人必须完成的工作及其实施计划。

4 授 标

要开始施工,承包商通常至少要求落实3件事:

(1) 资金,即工程预付款和前期投入。

(2) 在开工令发布后需要工地, 或至少需要合同定义的工地的若干部分。

(3) 通道。

业主在充分落实写进招标文件涉及以上三件事的若干事项之前便签订合同是不明智的。一般而言, 适当推迟授标的依据还是能找到的, 而且大多数承包商在合同签订之前都有讨论可能延迟开工问题的准备。然而, 合同一旦签订, 承包商成为合同的一方而与业主处于同等的地位, 业主便失去了对局面的控制。因此, 业主应保证所有贷款和资金落实到位, 并在需要时能拨付款项。另外应按招标文件中规定的提供给承包商的条件去征用、清理好所有的土地和道路。

在有些国家, 办理土地征用是一个过程很慢、令人头疼的事情。即使在土地征用之后, 那些外来占用者或原居住者仍不愿意搬走。为了不至于被逐出土地, 他们甚至会对自身加以保护, 直到给他们提供了新的生活和居住的设施或土地。除招标文件另有规定外, 指望对当地习俗和常规不熟悉的承包商与征地范围内的人口直接打交道, 而不发生花费和麻烦的想法是不公平的。因此, 代价最低的办法之一是让业主而不是国际承包来保证完成征地, 并使承包商在收到开工令后能用上已征土地。

承包商进场越快、越容易, 就能越早开工。一个工程项目有良好的开端, 对业主和承包商都有好处。因此, 业主应尽可能多地协助承包商, 特别是在与地方当局打交道过程中可能遇到办事拖拉方面给予协助。业主可以在招标文件起草阶段就开始与地方当局讨论, 并请他们列出对承包商的费用将产生影响的所有现行立法、税则、法令和法规的清单。由地方当局参照和评价所有有关的项目后列出清单, 可使业主和承包商与地方当局之间出现争议的可能降至最低。虽然业主没有义务提供临时设施, 但还是可以准备一些象办公室、宿舍、餐厅等这样的设施, 如果租金合理, 承包商一般都乐于接受。

5 授标后与合同的签订

一旦授予并签订合同, 施工的舞台就算搭建了, 演员们也都有了各自的角色。要尽量减少争议, 业主及其工作班子务必做好一件事:

快速决定!

承包商们也许可以容忍很多事情, 但没有必要的浪费时间会令他们恼火。几乎可以肯定, 这将很快导致因延误(delay)而提出索赔和延长工期(extension of time)的要求。时间对业主和工程师来说, 也许不象对承包商那样重要。文化上的差异也许会使

情况恶化。问题在于, 如果一个业主签订的是国际合同, 他就受到国际而非国内惯例和办事程序的约束。

多数工程项目均可划分为三个阶段:

(1) 进场和开挖。

(2) 混凝土, 建筑施工和其他土建工程。

(3) 机电安装和建筑装修。

随着工程阶段性的进展, 承包商对工程的控制和影响力越来越多。在第一阶段, 承包商面临的未知数最多。无论前期勘探工作完成了多少工作量, 也无无论其质量怎样的好, 真正的地质条件在被开挖所揭示之前总是未知的。另外, 新来乍到的承包商也许会对当地的施工习惯、当地劳务的管理, 以及其他惯例和标准感到陌生。尽管承包商在投标时就对其设施作了规划并对完成合同下的工作制定了计划, 现在, 他必须与从未共同工作过的队伍一道, 将原有的计划详细化并付诸实施。大型项目的各种管理工作着实令人望而生畏。

业主在某种程度上也有类似问题。然而, 一旦合同签订, 计时钟便开始了不停的转动。“时间就是金钱”; 没有比将这句格言用到施工合同上更恰当的了。因此, 快速作出决定, 哪怕它不算完美, 都要比完美但来得太迟的决定好得多。

要做到快速决定, 业主最好能在开工令发布之前就充分地设置好其组织机构, 该机构应结构上合理, 各个层次有权作出相应的决定。业主的这个机构应与承包商的机构相一致, 使得对等部门能够很快相互认识并尽早开展工作。鼓励和培养用团队合作的方法解决问题, 可以将许多争议区分出来, 并能在其出现之前加以解决。一项潜在的争议若一直得不到人们的过问, 必将酿成越来越难以解决、处理费用也越来越高的争议。尽早认识和摆明差异是避免争议最有效的手段。如果较低层次的部门不能找到消除观点差异的办法, 则必须毫不拖延地将问题提交机构中层次更高的部门, 直到问题有一个一致同意的解决办法。对待施工方面的问题与对待合同上的问题应一视同仁, 都要做到迅速地列明问题。技术上若不作出及时的决定, 工作就会停顿, 其后果大家一目了然。工地上停了工, 各方都会积极地寻求解决问题的办法, 令工程尽早复工。然而, 令人惊奇的是, 合同问题很容易被拖延, 而双方也会对这种拖延感到内疚。随着利息的累积, 这种拖延实际上增加了潜在争议的金额, 要在具体经办的工作层次上解决争议也会变得愈加困难。随着时间的推移, 各自的立场会变得越来越强硬, 争议所涉及的金額如雪球般滚大, 处理争议的方案渐渐地变得遥不可及。这样的后果,

很容易导致双方关系和业主与承包商之间可能业已存在的团队精神的破裂,任何一方最终都会为之付出代价。

任何潜在的争议最好能够在几周时间内解决掉。如果在这一时间范围内解决问题的任何努力均告失败,那就应通过合同中规定的相应程序来处理争议。若一方不愿意照程序办事,另一方应锲而不舍地坚持。双方的共同目标应该是解决未决的问题,然后将精力集中到其他主要的方面,而不是积累争议。有超过半年时间而得不到解决的争议,说明双方都有过失且缺乏信用。

6 结论

业主应从招标文件编制阶段开始就主动采取措施以避免争议。在合同签订之前,业主应在工程开工令发布之前安排好征地和资金筹措工作。一旦合同签订,业主及其部门和机构应对出现的所有技术和合同问题随时准备作出快速的决定。不查明潜在的争议或不对争议加以处理,对合同的任何一方都无益处。

作者简介

安东尼·E·皮尤(英) 男 美国哈札国际工程公司 P. E. 执业工程师

张国荣 男 二滩工程公司 高级工程师 学士

(收稿日期: 1998-09-03)

四川电网内部模拟电力市场初见成效

已于 1999 年 1 月 1 日起开始运营的四川电网内部模拟电力市场,是四川电力工业运行管理体制的一次重大改革。该模拟市场运营以来已初见成效,四川电网 1 月份的电力生产形势出现了可喜的增长势头。截止 1 月 31 日,全网发购电完成 27.23 亿 kW·h,比 1998 年同期增长 10.78%。

据悉,四川省局全资电厂发电量增长 5.47%,其中水电

增长 36.24%,市场内水火电厂增长 6.66%,其中水电增长 36.99%。市场内各电厂上网的高峰、平段和低谷三个时段的平均电价比省局核定电价下降了。内部模拟电力市场运营一个月的情况表明,各参营电厂已初步实现了眼睛向内挖掘自身潜力,通过加强成本核算,降低了发电成本。

本刊记者 李燕辉

ABSTRACT

Improvement of the Management And Guarantee of Project Quality

Yang Zongquan

(Sichuan Water Conservancy and Power Research Institute, Chengdu, 610072)

Abstract Construction quality of the Shibanshui Hydropower Station is excellent. According to features of the hydropower station, the Owner takes full responsibility for the project and supervision on project is carried out by Inspector. The construction unit ensures the quality under supervision of the government. Experiences are gained from such a high quality project.

Key words project quality, management system, quality guarantee, supervision

Urgent Development of Sichuan Electric Power Market

Ma Guangwen

(Sichuan University, Chengdu, 610016)

Ai Mingjun

Fan Tianlong

(Sichuan plan committee, Chengdu, 610016)

(Sichuan Electric Power Company, Chengdu, 610061)

Abstract The present Sichuan electric power market is weakening. Electric power supply far exceeds electric power demand, even with negative increase. However, Ertan and Guangan Hydropower Stations will put into operation in succession in 1998 and 1999. Electric Power supply in Sichuan network will increase rapidly. The situation will be severe during a short time. Therefore, it is imperative to analyze and develop Sichuan electric power market and search for new market.

Key words electric power, market, economic

Elementary View on the Necessity for New System "Separation of Power Plant from Electric Network, Connection to the National Network by price Competition"

Ding Ruiqing

(Gongzui General Hydropower Plant, Leshan, Sichuan, 614900)

Abstract After 20-year development of power industry, "Seller's market" turns into "buyer's market". To meet the demand of socialist market economic system, seize the chance and reform thoroughly, a new system of "separation power plant from electric network, connection to the national network by price competition and public dispatching of electricity" should be established so as to gain existence in competition and develop splendidly.

Key words power industry, separation of power plant from electrical network, connection to the national network by price competition, necessity

Nonparametric Disaggregation Model and Its Application in Hydrologic Stochastic Simulation

Wang Wensheng Ding Jing Yuan Peng

(Sichuan University, Chengdu, 610065)

Abstract Disaggregation models are one of the important tools for stochastic simulation of hydrologic series. They can preserve variance, covariance and other statistical properties for lower-level variables as well as those for lower-level variables in time or space. Traditional parametric disaggregation models have some drawbacks because they are described based on certain assumption to form of sequential dependence and the form of probability density function. The proposed nonparametric disaggregation model avoids above-mentioned assumption and improves traditional parametric disaggregation model. In this paper, nonparametric disaggregation model was introduced and applied to stochastic simulation for monthly runoff at Ping Shan station in the Sha Jiang River. The results show that the NPDM model applies to hydrologic stochastic simulation.

Key words parametric disaggregation model, nonparametric disaggregation model, stochastic simulation

Avoiding Disputes Arisen in Contracts for Construction

Anthony E. Pugh P. e

(Harza Engineering Company, International, Chicago, U.S.A.)

Zhang Guorong

(Ertan Engineering Corporation, Panzhihua, Sichuan, 617000)

Abstract The paper briefs the background and causes for disputes arisen in contracts for construction of projects with international funds and loans based on I.C.B. procedure. The paper recommends that an Owner should take steps to avoid disputes from the start of preparation of the Tender Documents, and that the Owner should ensure he is prepared to provide the land and money required by the Contractor(s) to once the Notice(s) to commence has (ve) been issued. During the Contract period, he must be ready to make quick decisions on all technical and contractual matters that arise. The paper concludes that it is in neither party's interests to leave potential disputes unaddressed or disputes unresolved. The opinions and recommendations can be referenced by Owners in developing countries.

Key words disputes, contract, Tender Documents, information, tender, settlement of disputes, make quick decisions

Genetic Analysis on Intraformational Faulted Zones of Quartz-acanthonite in Basalt

Zhou Zhidong Su Shengrui

(Chengdu Science and Engineering Institute, Chengdu, 610059)

Abstract In rock mass in dam site areas of numerous hydropower stations at southwest region in China, intraformational faulted zones with low dip angle are generally developed, which play a decisive role in stability of rock mass. At a basalt dam site area, several types of intraformational faulted zones are developed. The genetic analysis on intraformational faulted zones of quartz-acanthonite are discussed preliminarily.

Key words quartz-acanthonite, intraformational faulted zones, genesis