

## 第三分公司开展违规收送礼金问题专项宣传活动

为确保中央八项规定精神在“两节”期间深入落实,切实纠正“四风”问题,根据集团公司党委《关于集中开展违规收送礼金问题专项整治的实施方案》,集团公司第三分公司在各项目部深入开展警示教育,做到早提醒、早告诫、早约束,常提醒、常告诫、常约束。在党员、干部之

间,领导、下属之间,领导、领导之间互相形成监督体系,互相监督,互相提醒。并在项目部张贴信访举报电话,加强群众监督,确保节日期间的清风正气。

12 月 29 日,第三分公司全体党员干部签署公开承诺书,庄重承诺:“严格遵守中央、省、市有关规定,决不在公

务活动中收送红包礼金;决不借节假日、红白喜事、看望慰问等之机,收送可能影响公正执行公务或明显超出正常礼尚往来的红包礼金;决不收受下属单位自立项目发放的奖金、福利、补贴等;决不纵容、默许配偶、子女等亲属及其他特定关系人违规收受红包礼金;决不以无法拒绝为借口,

变相收受红包礼金。如违反承诺,自愿接受组织处理。”

党员干部们表示:承诺书只是开始,一种形式,更重要的是付诸于实际行动。他们一致认为:要在思想上觉醒,在行动上践行,做到知行合一,行重于言,真正做到为民、务实、清廉。

第三分公司 赵丹

## PPP 模式中的 SPV 公司简介

SPV 公司(Special—Purpose—Vehicle)即特殊目的公司,又称作项目公司,是为实施 PPP 项目这一特殊目的而设立的公司,通常作为项目建设的实施者和运营者而存在。在 PPP 模式中,通常 SPV 公司具体负责项目的设计、投融资、建设、运营维护与移交等工作。

一、SPV 公司的设立的关键点

SPV 公司可以由社会资本(可以是一家企业,也可以是多家企业组成的联合体)出资设立,也可以由政府和社会资本共同出资设立。由政府或指定机构参与 SPV 公司时,政府不能对项目公司控股或具有实际控制权。否则,政府将变为“运动员”和“裁判员”的双重身份,政府不具有实际控制力也是凸显了 SPV 公司市场化运作理念。

财政部《政府和社会资本合作模式操作指南(试行)》第 23 条规定:“社会资本可依法设立项目公司。政府可指定相关机构依法参股项目公司。项目实施机构和财政部门(政府和社会资本合作中心)应监督社会资本方按照采购文件和项目合同约定,按时足额出资设立项目公司。”“财政部《政府和社会资本合作项目政府采购管理办法》第 19 条规定:“项目实施机构应当在中标、成交通知书发出后 30 日内,与中标、

成交社会资本签订经本级人民政府审核同意的 PPP 项目合同。需要为 PPP 项目设立专门项目公司的,待项目公司成立后,由项目公司与项目实施机构重新签署 PPP 项目合同,或者签署关于继承 PPP 项目合同的补充合同。”

SPV 公司的组织形式:目前尚未有文件明确规定项目公司的类型和组织形式,但是已成立的项目公司多为有限责任公司,股东以其出资额为限对公司承担责任,公司以其全部资产对公司的债务承担责任。主要原因如下:一是有限责任公司设立程序简单,不必经过募集、创立大会等程序;二是有限责任公司治理结构与组织机构灵活,如股份有限公司必须设立董事会、监事会,有限责任公司则可以不设;三是有限责任公司股权转让方式相对自由。

设立 SPV 公司的优点:一是项目公司的设立一定程度上能实现项目风险的隔离,根据公司法的规定,股东以出资额为限承担责任,一旦且出现风险,债权人只能向项目公司进行有限追索而不会影响到投资人的资产(投资人为项目公司对外融资提供担保的除外)。若不设立项目公司,那么社会资本方将面临以其全部资产对 PPP 项目承担责任的法律风险;二是便于政府进行监管与税收落地、增加项目所在地政府

财政收入。实践中,项目公司基本都在项目所在地设立,政府对项目公司监督与管理较为便利。另外,根据营改增政策,项目公司所在地的地方政府可以分享项目公司建设、运营过程中所产生的增值税收。三是便于政府从项目公司微观层面对社会资本履行行为进行管理,PPP 项目中政府通常会通过授权出资人出资一部分资金,一方面体现政府对项目的资金支持;另一方面政府依据项目公司股东身份委派、推荐管理人员进入项目公司任职,从而对项目公司的履约行为从项目公司治理微观管理上进行监督与管理。

二、SPV 公司的法律地位

SPV 公司在 PPP 合同中的法律地位:在项目初期阶段,项目公司尚未成立时,政府方先与社会资本方签订意向书、备忘录或者框架协议,以明确双方的合作意向,详细约定双方有关项目开发的关键权利义务。待项目公司成立后,由项目公司与政府方重新签署正式 PPP 项目合同,或者签署有关承继上述协议的补充合同。在 PPP 项目合同中同城也会约定政府方与其母公司之前签订的协议是否继续存续。关于“承继”的法律责任界定,当前 PPP 相关政策文件并无界定。根据合同法理论,合同承

继或承受,即合同权利义务的概括转移,指原合同当事人一方将其债权债务一并转移给第三人,由第三人概括承继原债权债务。根据概括转移的范围,可以划分为全部债权债务转移和部分债权债务转移。前者是合同权利义务全部由出让人转移至承受人,全部转移将使承受人取代出让人的法律地位,成为合同关系的新当事人。后者可因对方当事人的同意而确定原当事人和承受人的份额,如无明确约定,在原当事人和承受人之间发生连带责任。

SPV 公司在施工总承包合同、买卖合同等合同中的法律地位:在项目建设、运营等过程中,项目公司作为独立主体行使其与各合作商之间的权利与履行义务,在一般情况下,不需要股东介入与其承担连带责任,股东以其出资额为限对公司承担责任,项目公司以其全部资产对公司的债务承担责任。但是,鉴于项目公司资产的公益性与用途的特定性,在项目公司不能履行义务时,有时需要社会资本予以协助与资金支持,不过这并非项目公司风险隔离作用之否定,而是基于社会资本与政府方之间的合同约定。因此,在项目公司与各合作商之间的关系中,项目公司能很好的发挥风险隔离作用,表现出完全的独立性。

第四分公司 谢祖康

### 一.电子商业汇票

电子商业汇票是指出票人依托中国人民银行开发建设的电子商业汇票系统,以数据电文形式制作的,委托付款人在指定日期无条件支付确定的金额给收款人和持票人的票据。

(1)按承兑人不同,电子商业汇票分为:

电子银行承兑汇票和电子商业承兑汇票。

电子银行承兑汇票由银行或财务公司承兑。电子商业承兑汇票由银行、财务公司以外的法人或其他组织承兑。电子商业汇票的付款人即为承兑人。

(2)业务期限:

相比纸质商业汇票(期限最长为 6 个月),电子商业汇票业务期限最长为 1 年。

(3)支持金额:

目前,电子商业汇票系统支持的最大单张票据金额为 10 亿元。

(4)基本功能:

跨行交易、商业汇票承兑、背书、保证、质押、贴现、提示付款、追索等。

(5)相关制度文件:

中国人民银行关于规范和促进电子商业汇票发展的通知(人银发[2016]224 号)规定:自 2017 年 1 月 1 日起,单张出票金额在 300 万元以上的商业汇票应全部通过电票办理;自 2018 年 1 月 1 日起,原则上单张出票金额在 100 万元以上的商业汇票应全部通

## 浅谈电子商业汇票

过电票办理。

2018 年 5 月 2 日,中国银保监会办公厅《关于规范银行业金融机构跨省票据业务的通知》(银保监办发〔2018〕21 号)(下称通知),首次针对跨省票据业务提出相关监管要求,包括 6 个月后将停止跨省纸质票据交易等

(注意:作为电票收票方,须开通网银电票服务,否则无法到期承兑,只能原路退回。)

二、相对于纸质商业汇票,电子商业汇票有以下优势:

1. 票据业务的交易效率更高

电子银行承兑汇票要素记载全部电子化,流通过程通过银行的系统渠道进行,传递没烦恼。而纸票传递和携带,为防止丢失或损毁,需要专人携带。

电子银行承兑汇票足不出户就可交易,方便,回款速度加快,收票、托收实现零在途。天气冷、雾霾重、交通堵、怕丢票、查询慢、查款急,这些问题统统都消失!

2. 票据的运作成本不断降低

借助网上管理平台,可以轻易实现票据电子化管理,准确查询到每一笔票据对应的票面信息及资金流向,管理成本不断降低。

3. 票据业务的操作风险接近于零

电子银行承兑汇票没有实物,只有电子信息,全部储存在系统内,保管无忧愁。电票一切活动均在电子商业汇票系统上记载生成,而电子商业汇票系统是由中国人民银行牵头建设的全国性金融业务运行系统,该系统具备金融级的系统安全,彻底杜绝了克隆票和假票,杜绝了纸票流通过程中的一切风险。

4. 管理方便,所有资料均在网银上,提高企业和银行管理票据的水平

电子银行承兑汇票信息全部在系统中,电子化的信息查找更方便。能实现企业内部信息及资金管理与外部运营的无缝对接,管理更高效。

5. 托收方便

电子银行承兑汇票到期后,发出付款申请,资金可瞬间到账,收款更高效。

财务部 赵莉

## 法律知识讲堂 第三十八期

工程质量保证金是建设工程施工合同中必不可少的条款,住房和城乡建设部、财政部修订后于 2017 年 7 月 1 日起实施的《建设工程质量保证金管理办法》(建质[2017]138 号),对工程质量保证金的预留比例进行了调整。实务中,一些建设工程施工合同往往存在混淆缺陷责任期和工程保修期的情形。依据 2017 年 7 月 1 日起实施的《建设工程质量保证金管理办法》及相关法律法规,本文将对工程质量保证金的调整与返还进行系统地梳理。

一、建设工程质量保证金的界定

住房和城乡建设部、财政部《建设工程质量保证金管理办法》(建质[2017]138 号)第二条第一款:本办法所称建设工程质量保证金(以下简称保证金)是指发包人与承包人在建设工程承包合同中约定,从应付的工程款中预留,用以保证承包人在缺陷责任期内对建设工程出现的缺陷进行维修的资金。

二、建设工程质量保证金的预留比例及基数

住房城乡建设部、财政部原《建设工程质量保证金管理办法》(建质[2016]295 号)第七条规定:发包人应

## 工程质量保证金的比例调整与返还期限

按照合同约定方式预留保证金,保证金总预留比例不得高于工程价款结算总额的 5%。合同约定由承包人以银行保函替代预留保证金的,保函金额不得高于工程价款结算总额的 5%。

住房和城乡建设部、财政部修订后于 2017 年 7 月 1 日起实施的《建设工程质量保证金管理办法》(建质[2017]138 号)第七条规定:发包人应按照合同约定方式预留保证金,保证金总预留比例不得高于工程价款结算总额的 3%。合同约定由承包人以银行保函替代预留保证金的,保函金额不得高于工程价款结算总额的 3%。

该新规将建设工程质量保证金的预留比例从 5%降至 3%,预留保证金的计算基数为工程价款结算总额的 3%。

三、预留建设工程质量保证金的退还时间

《建设工程质量保证金管理办法》第十条:缺陷责任期内,承包人认真履行合同约定的责任,到期后,承包人向发包人申请返还保证金。

第二条第二款:缺陷是指建设工程质量不符合工程建设强制性标准、设计文件,以及承包合同的约定。

第二条第三款:缺陷责任期一般

为 1 年,最长不超过 2 年,由发、承包双方在合同中约定。

第八条:缺陷责任期从工程通过竣工验收之日起计。由于承包人原因导致工程无法按规定期限进行竣工验收的,缺陷责任期从实际通过竣工验收之日起计。由于发包人原因导致工程无法按规定期限进行竣工验收的,在承包人提交竣工验收报告 90 天后,工程自动进入缺陷责任期。

根据上述规定,工程质量保证金的预留期限即缺陷责任期最长不超过 2 年,从工程通过竣工验收之日起计算。

四、缺陷责任期与工程保修期的关系

《建设工程质量保证金管理办法》第九条规定:缺陷责任期内,由承包人原因造成的缺陷,承包人应负责维修,并承担鉴定费及维修费用。如承包人不维修也不承担费用,发包人可按合同约定从保证金或银行保函中扣除,费用超出保证金金额的,发包人可按合同约定向承包人进行索赔。承包人维修并承担相应费用后,不免除对工程的损失赔偿责任。由他人原因造成的缺陷,发包人负责组织维修,承包人不承担费用,且发包人不得从保证金中扣除费用。

《建设工程质量管理条例》(国务院

令[2000]第 279 号)第三十九条:建设工程实行质量保修制度。建设工程承包单位在向建设单位提交工程竣工验收报告时,应当向建设单位出具质量保修书。质量保修书中应当明确建设工程的保修范围、保修期限和保修责任等。

第四十条:在正常使用条件下,建设工程的最低保修期限为:

(一)基础设施工程、房屋建筑的地基基础工程和主体结构工程,为设计文件规定的该工程的合理使用年限;

(二)屋面防水工程、有防水要求的卫生间、房间和外墙面的防渗漏,为 5 年;

(三)供热与供冷系统,为 2 个采暖期、供冷期;

(四)电气管线、给排水管道、设备安装和装修工程,为 2 年。

其他项目的保修期限由发包方与承包方约定。

建设工程的保修期,自竣工验收合格之日起计算。

第四十一条:建设工程在保修范围和保修期限内发生质量问题的,施工单位应当履行保修义务,并对造成的损失承担赔偿责任。

根据以上规定,保修期是指承包人按照合同约定对工程承担保修责

任的期限,自竣工验收合格之日起计算。缺陷责任期是承包人按照合同约定承担缺陷修复义务,且发包人预留质量保证金的期限,自工程通过竣工验收之日起算。工程保修阶段包括缺陷责任期与工程保修期,在缺陷责任期内,承包人的保修责任与缺陷修复责任是重合的。如果承包人已通知不履行缺陷修复义务,则发包人可委托他人修复,并从工程质量保证金中扣除修复费用,在缺陷责任期满后,将剩余部分退还承包人。

通过上述的分析,建设单位可能会产生以下疑问:在 2017 年 7 月 1 日前签订的施工合同关于质量保证金的条款是否有效?是否会影响合同的履行?笔者认为住房和城乡建设部、财政部《建设工程质量保证金管理办法》(建质[2017]138 号)并未规定对 2017 年 7 月 1 日前签订的施工合同具有溯及力,根据《立法法》第九十三条:法律、行政法规、地方性法规、自治条例和单行条例、规章不溯及既往,但为了更好地保护公民、法人和其他组织的权利和利益而作的特别规定除外。《建设工程质量保证金管理办法》(建质[2017]138 号)对 2017 年 7 月 1 日前签订的施工合同不具有溯及力,应不影响之前签订的合同的效力及履行。