



垫资承包有风险 签约施工须谨慎

当前,我国建筑市场竞争日趋激烈,施工企业能否垫资施工已经成为能否获得工程项目的关键。无论建设单位经营状况如何,垫资施工相对于施工企业而言,均存在一定的资金风险。本文对垫资承包行为的表现形式及与垫资承包有关的法律法规加以总结,以增强施工企业对垫资承包行为的认识,加强对垫资承包行为的风险防范。

一、实践中垫资承包行为的表现形式

实践中,垫资承包行为的表现形式主要包括以下三种:

- 1.全额垫资施工,主要是指在工程建设过程中发包人向施工企业支付任何工程价款,而要等待工程项目建设完毕经竣工验收合格后,方按照约定支付工程价款;
- 2.部分垫资施工是指施工单位自己垫付工程总造价的一部分进行施工;
- 3.约定按照进度付款,比如约定基础完成开始支付进度款,或结构封顶付至工程价款的一定比例等。

二、与垫资承包行为相关的法律、法规和规章的沿革

- 1.《关于严格禁止在工程建设中带资承包的通知》

建设部、国家计委、财政部于 1996 年联合发布的《关于严格禁止在工程建设中带资承包的通知》规定:“任何建设单位都不得以要求施工单位带资承包作为招标投标条件,更不得强行要求施工单位将此类内容写入工程承包合同...”。该通知出台后,人民法院对垫资承包合同纠纷案件的审理,均是按照该《通知》的精神来处理,凡是以垫资作为合同生效和履行先决条件的,都被视为无效合同,合同当事人按照各自过错承担相应的民事责任。

2.《合同法》

《合同法》颁布后,偏向于认可垫资承包的合法性,根据合同生效的条件以及《合同法》强调的尊重当事人意思自治的原则,法院对于何种效力等级的法律文件能够被引用为确认合同有效有了清楚的认识。关于《适用中华人民共和国合同法若干问题的解释(一)》第四条规定:“人民法院确认合同无效,应当以全国人大及其常委会制定的法律和国务院制定的行政法规为依据,不得以地方性法规、行政规章为依据”。因此,《合同法》颁布后,《关于严格禁止在工程建设中带资承包的通知》已不能作为裁判垫资承包合同无效的依据。《合同法》对建设工程合同作了专项规定,

此前调整建设工程法律关系的单行法规均被废止。

3.《最高人民法院关于审理建设工程施工合同纠纷案件适用法律问题的解释》

最高人民法院于 2004 年颁布的《最高人民法院关于审理建设工程施工合同纠纷案件适用法律问题的解释》第六条规定:“当事人对垫资和垫资利息有约定,承包人请求按照约定返还垫资及其利息的,应予以支持,但是约定的利息计算标准高于中国人民银行发布的同期同类贷款利率的部分除外。当事人对垫资没有约定的,按照工程欠款处理,当事人对垫资利息没有约定,承包人请求支付利息的,不予支持。”至此,垫资承包已经被有条件的承认其合法地位,垫资施工原则上按照有效处理。

4.《关于严禁政府投资项目使用带资承包方式进行建设的通知》

建设部、国家发展和改革委员会、财政部、中国人民银行于 2006 年联合颁布的《关于严禁政府投资项目使用带资承包方式进行建设的通知》规定,政府投资项目一律不得以建筑业企业带资承包的方式进行建设,不得将建筑业企业带资承包作为招投标条件;严

禁将此类内容写入工程承包合同及补充条款,同时要政府对投资项目实行告知性合同备案制度。

三、律师提醒

如前所述,将垫资承包列入禁止行为,主要是依据《关于严格禁止在工程建设中带资承包的通知》及《关于严禁政府投资项目使用带资承包方式进行建设的通知》的内容来确定,并无相关法律、行政法规对垫资承包行为作出禁止性规定。从法律位阶上讲,以上两通知仅是部门规章,不能作为认定合同无效的依据。因此,可以将垫资承包行为理解为当事人自愿选择的一种履行合同的方式,工程垫资是法律、行政法规未予禁止的行为。

因垫资承包对施工单位的资金实力要求较高,且无形间增加了施工单位收回工程款的风险。所以,施工企业在在投标垫资承包的建设工程项目时,应当慎之又慎。如果拟选择垫资承包,在投标前应当对发包人的资信状况进行尽职调查;在施工合同签订阶段,应当明确约定垫资的金额限额或工程进度限额以及发包人支付工程款的具体条件。另,施工合同中对垫资款的利息作出明确约定,否则将无权向发包人主张垫资款的利息。

办公室

4 月 21 日下午,西安市市政混凝土有限责任公司在二层会议室召开了第十四届八次职工代表大会。大会由公司党支部书记、工会主席李斌主持,27 名职工代表参加会议,集团公司副总经理贺天霞应邀出席会议。

大会传达了集团公司 2016 年职工代表大会会议精神,审议通过了《西安市市政混凝土有限责任公司 2015 年行政工作报告》、《西安市市政混凝土有限责

制度。

此次会议坚持实事求是的原则,冷静客观地分析了当前公司经营发展所面临的复杂形势、机遇和挑战,是对全体职工负责任的大会,是充分发扬民主、激励全体职工振奋精神、知难而进、集思广益、开拓创新、共同承担起建设混凝土公司美好明天的大会。

大会号召全体职工要全面贯彻此次会议精神,职工代表要履行好职能,做好会议精神的传达

开拓思路 锐意创新 攻坚克难 团结拼搏 为公司的发展而不懈努力

——混凝土公司 2016 年度职工代表大会胜利召开

任公司对 2015 年度安全生产消防安全目标责任进行奖励兑现的决定》、《西安市市政混凝土有限责任公司年度职工工资总额计提、发放管理办法》(草案),讨论通过了职工代表提出的其它议题。

汇报结束后,贺总对混凝土公司 2015 年各项工作给予了充分肯定,对 2016 年工作提出了三点要求,要求职工转变思想观念,勤学习,时刻保持危机感和紧迫感;将安全生产与综合治理放在工作首位,响应环境发展新要求;建立、完善有利于企业发展的新

汇报,带头学习,扎实推进今后各项工作健康发展;各主管部门要按照职责分工,主动加强相互协调和沟通;各位代表担负着做好本职岗位工作、反映广大职工心声的双重任务,既要不断加强职业修养,更新知识结构,提高综合技能,还要履行好职工代表的神圣职责,进一步提升职工代表参政议政水平;要继续关心公司的经营发展,认真倾听员工呼声,及时反映意见建议,推进混凝土公司工作可持续发展,为实现做大做强做优做富企业这一目标做出新贡献。混凝土公司 帖若薇

推进基层党建工作新举措

分公司党支部荣获区域化党建先进成员单位

4 月 14 日上午,莲湖区红庙坡街道办召开区域化党建工作联席会第二次全体会议,莲湖区委常委、组织部部长施利民、红庙坡街道办事处刘永锋等同志参会,机械化施工分公司党支部作为先进成员单位应邀参加了本次会议。

会议的工作报告中回顾了 2015 年街道办区域化党建工作,联席会以“共驻、共建、共享、共治、共发展、共繁荣”为目标,推动了地区党建资源的深度集约与高效互动,各联合会、成员单位、党务工作者和在职党员紧紧围绕区域化党建工作目标和任务,开拓创新、真抓实干、尽职尽责发挥作用,坚定了信心,促进了工作,弘扬了正气。

在会上,机械化分公司党支部副书记元峰代表先进单位在台上发言,分公司党支部一年来配合社区开展了形式多样的各色活动,内容积极、务实,得到了社区、单位及领导的肯定。

机械化施工分公司党支部获得了 2015 年度红庙坡街道区域化党建工作“先进成员单位”荣誉称号;党支部组织的爱心“029”活动获得了优秀区域化党建项目;元峰同志被评为优秀在职党员。

为人民服务是我们党的根本宗旨,践行群众路线教育实践活动,把党建工作落实在具体的为群众服务当中,不仅服务了群众,更提高了我们职工的文明程度,牢固树立了职工思想道德基础。

机械化施工分公司 张振中

一、现状:

收水井是收集路面雨水排入城市雨水管网的重要构筑物,一般设在道路两侧,对城市功能的发挥、环境保护都有着重要的影响。收水井的施工多年以来一直采用烧结粘土砖砌筑而成。随着社会的发展,这种工艺已逐步显现出来缺点:(1)国家为保护土地资源已开始大量限制使用粘土砖,使用粘土砖与国家政策相悖。(2)收水井与路面基层交叉施工,使用黏土砖砌筑速度慢,直接影响工期,且容易受挤压变形,影响工程质量。(3)砌筑时受操作工人水平影响较大,质量不稳定。(4)粘土砖强度低,耐久性差,使用十年左右就会发生因砖腐蚀而酥烂的现象,导致收水井下沉。因此,我们研制开发预制混凝土收水井很有必要。该项目研究要达到省级领先水平,该成果的创造点:预制收水井的井壁厚度、深度尺寸控制、预留孔洞处理等。经测算该项目完全实施后,仅西安市政工程每年将减少粘土砖 2.3 万余方,减少取土 3 万余方,将为国家节约宝贵的土地耕地资源。

二、依据:

- 1、GB50268-2008《给水排水管道工程施工及验收规范》
- 2、06MS201《市政排水管道工程及附属设施》图集
- 3、CJJ1-2008《城镇道路工程施工

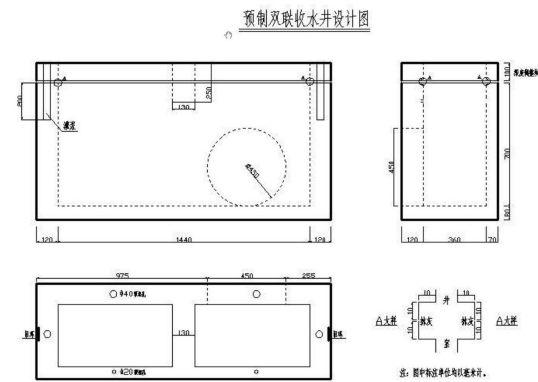
好;缺点:需要机械配合装卸。

我单位预制构件出厂一般采用汽车随车吊,工地安排合理,完全可以规避掉整体式预制收水井需要机械配合的缺点,可以充分发挥它安装效率高,整体性好,防渗漏效果好的优点。因此,我们最终确定了整体式预制收水井的施工方案。

四、主要技术内容:

1、工艺原理:

从尺寸上来讲,整体式预制收水井尺寸参照砖砌收水井内部尺寸设计,所以完全可以满足收水井的设计要求,设计图如下图所示(以下图纸以双联收水井为例):



预制混凝土收水井的研究报告

预制厂 任文华

平面尺寸:

长 (mm)	宽 (mm)	壁厚 1 (mm)	壁厚 2 (mm)	井室尺寸 (mm)
1680	550	120	70	1440*360

其他尺寸:

井室深度 (mm)	井底厚度 (mm)	预留孔 (mm)	一套重量 (kg)
700 (可调节)	80	φ 450	779

从强度上来讲,通过试验比选,我们选择 C30 混凝土配合比,井底、井壁均采用 φ8 钢筋按 10 厘米间距布设网片。强度远远超过普通粘土砖的强度要求。

2、技术要点:

我们主要的研究内容主要有三个方面:合理收水井的井壁尺寸、预留孔洞的位置尺寸、预留孔与管道连接口的处理。

①、合理收水井的井壁尺寸:原砖砌收水井的井壁为 24 砖墙,我们采用钢筋混凝土材料替换之后,井壁尺寸的确定原则是,减轻重量,强度满足受力要求,我们先后按照 18cm、15cm、12cm 分别进行验算,在工地现场应用,最后我厂配套的收水井井框的尺寸,将收水井井壁尺寸确定为 12cm,壁厚 2 确定为 7cm,并对井壁内采用 φ8 钢筋按 10 厘米间距布设网片,井底厚度确定为 8cm,井壁、井底连接整体。

②、预留孔洞的位置尺寸:预留孔形状直接关系到收水井安装的便利程度,我们提出了两种方案,一种门洞型,预留孔下井底留缺口,通过现场试验,这种方案安装便利,但是洞口过大,安装后管道与井壁之间的间隙填充量过大。第二种方案,预留圆形,尺寸比管外皮略大,通过现场试验,安装便利,但是基坑开挖要比收水井外尺寸大二十公分,我们

最终采用了第二种方案。一般雨水口接入管径为 φ300,含外皮尺寸为 360mm,接入管道有时会有一定的偏斜,通过最终我们将预留孔洞尺寸确定为 φ450mm 的圆洞。

③、预留孔与管道连接口的处理:我们提出了两种方案,一种预埋

止水胶条,用防水砂浆填充,一种是安装时套橡胶圈,用油麻绳缠绕管头,最后用防水砂浆填充。通过对两种方案的经济性、便于操作性进行对比,我们选用后者。

五、工地应用

我们对采用整体式预制混凝土收水井产品分别在我公司新安路工程、凤城二路东延伸工程中应用,效果均良好,得到现场甲方、监理人员的认可。