

FIDIC 合同条件下工程索赔的法律问题研究

● 陈 燕



[摘要] 随着国际工程建设的不断发展,我国施工企业在全世界市场上的影响力逐渐扩大。国际工程因其规模庞大,建设周期长,结构错综复杂,在项目执行过程中潜在的风险分配不均、信息不对称等因素,都可能导致索赔事件的发生。FIDIC 合同是目前国际上广泛应用的标准合同范本,在规范工程建设各方权利与义务方面发挥着重要作用。工程索赔是工程建设过程中常见的现象,涉及复杂的法律问题。本文通过对国内外有关 FIDIC 合同条件下工程索赔的研究,分析了我国施工企业在实施国际工程索赔过程中所遇到的一些问题,并对如何进行有效的索赔进行了讨论。

[关键词] FIDIC 合同条件;索赔;证明责任

Q FIDIC 合同条款的内涵和特点

国际工程承包界中最普遍使用的就是被界内誉为“土木工程圣经”的 FIDIC 合同条件。它体系完整、语言严谨、内容翔实,囊括了合同履行过程中可能导致索赔发生的各种情况。因此,它是承包商进行索赔的主要法律依据,受到了国内外工程承包企业的普遍认可和接纳,在工程承包界中的地位是权威且独一无二的。

随着我国专家学者对 FIDIC 合同条件的引入,使得我国工程承包界对它有了一定的了解,但由于缺乏完善的索赔制度,以及索赔能力和索赔经验不足,使得 FIDIC 合同条件和国际惯行的处理方式执行起来困难重重。从而致使索赔现象屡屡发生,而这些本是可以随着大众对 FIDIC 合同条件认识的不断深化,以及索赔经验的不断丰富,而得以缓解甚至避免的。因此,我国承包商索赔能力的提升,对提升其在国际工程项目管理中的抗风险能力,以及维护其自身的利益具有重大的意义。加之它所具备的完整性以及在承包界享有的独一无二的权威性,探讨以它为蓝本下的我国承包商的索赔管理,是十分有必要的。

一份完整的合同由协议书、通用条款和专用条款三个主要部分组成。

(1)通用条款:通用条款是 FIDIC 合同的核心内容,包括合同的定义、双方的权利义务、工程进度、质量、费用等方面的规定。(2)专用条款:专用条款是对通用条款的补充和修改,根据具体工程的特点和要求进行制定。(3)协议书:合同协议书是 FIDIC 合同的重要组成部分,它明确了双方的合同关系和主要条款。

Q FIDIC 合同在国际工程中的地位与作用

FIDIC 合同作为国际工程建设领域的黄金标准,因其公平性、公正性和合理性,深受全球各参与方的广泛认同。在建筑工程中,FIDIC 合同扮演着至关重要的角色,它不仅为众多项目提供了标准化的合同范本,还成为解决各种纠纷的重要依据。

首先,FIDIC 合同确立了工程建设过程中各方责任与义务,确保了合同执行的公正性和合理性。通过这种方式,潜在的冲突得以提前化解,从而有效地减少了合同执行过程中可能出现的合同纠纷。

其次,FIDIC 合同对工程建设进度、质量以及费用等关键指标产生显著影响。合同中详细规定了各个阶段的责任分配和执行程序,这些规定直接影响到工程建设的实际操作流程。例如,合同会具体规定施工进度计划、质量标准、费用结算等关键要素,从而保障工程建设的顺利进行。

最后,FIDIC 合同有助于确立工程建设过程中各方的权利和义务。它明确了承包人和业主之间的权利边界,同时,也划分了承包商与分包商、供应商等第三方之间的关系。这样的条款设置有利于确保工程建设各方能够高效协作,共同推进项目的开展。

综上所述,FIDIC 合同在工程建设中发挥着不可或缺的作用。它为全球范围内的工程建设提供了一个坚实的法律框架,确保了各方在合作过程中的行为都符合既定的规则 and 标准。通过这一合同机制,可以预见,未来的国际工程建设将更加顺畅,各方利益得到更好的保护,整个行业也将因此获得更大的发展潜力。

工程索赔的基本理论

（一）工程索赔的概念与分类

1. 索赔的定义与内涵

工程索赔是指在工程建设过程中，由于非自身原因造成的损失，向对方提出的经济补偿或工期延长的要求。

2. 索赔的分类

（1）按索赔原因分类，可分为工期索赔、费用索赔和利润索赔。每一类索赔都有其特定的含义、计算方法和影响因素，它们共同构成了项目成本管理的重要组成部分。

①工期索赔：由于非自身原因造成的工期延误，向合同相对方提出的工期延长的要求。FIDIC 合同中规定了工期延误的原因，包括不可抗力、业主原因、承包商原因等。在实际工程中，应根据具体情况确定工期延误的原因。②费用索赔：由于非自身原因造成的费用增加，向合同相对方提出的经济补偿的要求。FIDIC 合同中规定了费用增加的原因，包括工程量增加、工程变更、物价上涨、法律法规变化等。在实际工程中，应根据具体情况确定费用增加的原因。③利润索赔：由于非自身原因造成的利润损失，向合同相对方提出的经济补偿的要求。利润索赔往往与工程量的确认、成本估算的准确性、时间控制的严格性等因素紧密相关。

（2）按索赔主体分类，可分为承包商索赔与业主索赔。承包商索赔即为承包商向业主提出的索赔要求，业主索赔即为业主向承包商提出的索赔要求。

（二）工程索赔的法律依据

1. 国内相关法律法规

我国的《建筑法》《民法典》《招标投标法》等法律法规，对工程索赔都有一定的规定。它们构成了索赔的基础，确保了索赔请求能够得到合理且公正的处理。

2. 国际公约与惯例

FIDIC 合同作为国际工程建设领域的标准合同范本，被广泛应用于国际工程实践中。此外，国际商会的《跟单信用证统一惯例》《国际贸易术语解释通则》等国际公约和惯例，也对工程索赔有一定的指导作用。

（三）工程索赔的原则与程序

1. 索赔的基本原则

（1）合理性原则：索赔应遵循合理、公正的原则，通过与对方协商或第三方仲裁机构的介入，可以进一步确保索赔的公正性和有效性。（2）合法性原则：索赔应依据合同协议、相关法律法规，以及行业特定的指导文件，明确索赔的范围和条件，以及必要的程序步骤，从而有效地解决合同履行过程中出现的争议，保护双方当事人的合法权益。（3）及时性原则：索赔应基于实际发生的成本增加或延误，且索赔请求应当在合同规定的时间框架内提出。（4）证据充分原

则：索赔处理过程需要有详尽的证据支持，包括但不限于工程进度报告、费用明细、现场照片及相关通信记录等，以证明索赔请求的合理性和事实基础。

2. 索赔的一般程序与步骤

FIDIC 合同中规定了严格的索赔程序条款，这对于保证索赔的合法性和有效性至关重要。在实际工程中，应严格按照合同的规定进行索赔，避免因程序不当而导致索赔失败。

（1）索赔意向通知：在索赔事件发生后，应及时向对方发出索赔意向通知，表明索赔的愿望和要求。（2）索赔资料准备：收集和整理与索赔事件有关的证据材料，包括合同文件、工程图纸、施工日志、会议纪要、往来函件等。（3）索赔报告编制：根据收集到的证据材料，编制索赔报告，详细说明索赔的原因、依据、要求和计算方法。（4）索赔报告提交：将编制好的索赔报告提交给对方，并按照合同的规定进行审核和处理。（5）索赔谈判与协商：如果对方对索赔报告提出异议，应进行索赔谈判和协商，寻求双方都能接受的解决方案。（6）索赔仲裁或诉讼：如果索赔谈判和协商无法达成一致，可根据合同的约定进行仲裁或诉讼。

FIDIC 合同索赔中的证明责任

在工程建设合同的实际履行中，索赔往往是双向的，既可以对发包人进行索赔，也可以对承包人进行索赔。承包人对发包人的索赔，通常称之为“索赔”，而发包人对承包人的主张则叫作“反索赔”。实践中，反索赔比较少，发包人一般以强制令的方式要求承包商依合同约定履行合同，或从工程价中扣除保留金，甚至启动见索即付的履约保函。反之，承包人对发包人的索赔是最为常见的，也是本文讨论的重点。

现代民事审判一般是“以事实为依据，以法律为准绳”。以事实为根据，就是以查证属实的证据并根据这些证据认定的案件事实，作为审理民事案件的根据。但是，当证据不足或其真实性无法认定时，法官必须依据举证责任的分配规则进行裁量，这将会对案件的判决和当事人的实体权益产生重要的影响，这正是“证明责任是民事诉讼的脊梁”的充分体现。

《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》第二十六条第二款的宗旨，在既不损害发包人合法权益的情况下，又最大限度地保护实际承包人的合法权益。故人民法院在审理实际承包人与发包人之间的建设工程施工合同纠纷时，仍应以“谁主张谁举证”为原则，以举证责任倒置为例外。

举证责任分配的原则是：主张权利存在之人，应就权利发生的法律要件存在的事实举证；否认权利存在之人，应就

权利妨害法律要件、权利消灭法律要件或权利受制法律要件存在的事实举证。在工程索赔案件中,承包商的举证责任相对较小,但是,作为索赔主张的发起者,承包商在提出索赔诉讼的过程中,要提供充足的证据来证明其索赔的合理性和必要性。因此,明确举证责任对于整个索赔过程的顺利进行具有决定性影响。

盛云科技有限公司(以下简称盛云公司)与昆明市之江置业有限公司(以下简称之江公司)建设工程合同纠纷案:2008年5月18日,盛云公司与之江公司签订《施工合同》,之江公司将位于昆明市正义路西侧“昆明老街”A1、A2地块消防系统工程发包给盛云公司。合同约定开工日期以甲方开工令为准,竣工日期为土建一次装修完工后第23个工作日(含消防验收合格),工程质量标准为按国家标准一次性验收合格,合同价款为包干价1100万元。盛云公司于2012年9月24日向原审法院提起诉讼,请求判令之江公司向其支付拖欠的工程款3844098.92元及相应利息(计算至2012年9月13日的利息为598691.0914元),退还缴纳的履约保证金20000元及图纸押金500元,并承担本案诉讼费、鉴定费。之江公司在原审诉讼中提起反诉,请求判令盛云公司交付全部已完工消防建设工程竣工资料、竣工图纸,支付违约金1617000元,赔偿经济损失5260586.01元,并承担本诉及反诉案件受理费及其他诉讼费用。一审判决:原审法院审理认为,双方所签《建设工程施工合同》合法有效,之江公司应支付相应工程款项。经司法鉴定,诉争工程造价为11332629.38元,扣除已付工程款8400000元(之江公司主张的8420000元中有20000元为维修费,而非工程款)及其他应扣除费用后,之江公司尚欠工程款2932629.38元。双方不服一审判决,均提起上诉。云南省高级人民法院于2015年3月2日受理后,依法组成合议庭进行审理,并于2015年4月1日公开开庭进行了审理。最终二审法院作出了相应的判决。本案中因当事人没有严格按照索赔程序提出索赔,导致案件上诉,同时双方均丧失了部分索赔事项的权利。

通过上述案例,不难发现证明责任问题在工程索赔诉讼中有着重要的意义,不管承包人提出索赔请求的举证,还是发包人提出抗辩主张的举证,都取决于证明责任所确立的原则。“谁主张、谁举证”不利的证明将可能导致败诉的后果,这也正是证明责任所包含的在程序公正的前提下,使诉讼裁判充分体现法律的公平和正义。

掌握科学索赔方法顺利开展工程索赔

在施工合同履行中,对承包人进行索赔是保证其合法权

益的一项重要措施。施工索赔工作的顺利进行,离不开科学的索赔手段的支持。要想获得合理的索赔,必须对工程项目有一定的了解,才能根据合同规定进行索赔。

首先,为了确保承包商在需要时,能够准确无误地提出合理的索赔请求,需要深入分析影响索赔的各种因素。例如,恶劣天气、工期进度、设备供货、工程变更、政策变化,以及其他对工程造成影响的突发事件。索赔报告的真实性不仅关系到承包人的信誉,而且与索赔的成功与否息息相关。在进行索赔的过程中,必须尽可能地符合客观事实,并用准确、清晰的语言来表述索赔过程。其次,为了提高承包人索赔的成功率,必须改进索赔证据的收集工作。通过本文中的案例,不难发现证据收集在FIDIC合同索赔中的重要作用。每一份索赔证据都应该形成一个逻辑自治、前后统一的闭环证据链,为最终的索赔报告提供支撑。一份完整、精确的索赔报告应详述全部有关客观事实,并在此基础上提出令人信服的索赔主张。最后,建立由经验丰富的法务人员、工程师、合同管理、造价管理人员组成的工作小组,由他们联合依据合同出具索赔意见。同时,规范化索赔管理流程,建立一套详实的索赔流程,避免错过索赔时机。

通过以上努力,将大大提高我国建筑工程承包企业在面临复杂的合同条款及纠纷解决时的索赔能力,进而更好地维护自己在合同履行中的合法利益,营造一个公平、公正的合同履行氛围。

参考文献

- [1]何伯森.国际工程合同与合同管理[M].北京:中国建筑工业出版社,2010.
- [2]陈勇强.国际工程施工索赔(第3版)[M].北京:中国建筑工业出版社,2011.
- [3]白均生.建设工程合同管理与变更索赔实务[M].北京:中国水利水电出版社,2012.
- [4]袁华之.建筑工程索赔与反索赔(第2版)[M].北京:法律出版社,2016.
- [5]陈勇强,张水波,吕文学.FIDIC 2017版系列合同条件解析[M].北京:中国建筑工业出版社,2019.
- [6]贺为民.FIDIC合同条件下国际工程索赔的法律研究[D].郑州:郑州大学,2003.

作者简介:

陈燕(1981-),女,汉族,江苏苏州人,本科,高级工程师,深能合和电力(河源)有限公司,研究方向:民商法。