

施工合同中的索赔与反索赔管理

王玥鉴

西南大学, 重庆 400000

[摘要] 目前阶段, 由于我国经济发展的影响, 城乡建设的规模和数量在不断的扩增, 也让众多的施工企业之间形成了竞争的局面。建设工程是需要签订施工合同的, 签订双方为发包人、承包人, 在合同内详细讲明双方的权利、责任。由此可见施工合同的重要性, 是为建设工程的施工过程提供依据。作为其中最重要的一部分, 索赔管理应该引起人们的重视。我国当前的市场经济正是催生索赔与反索赔的主要因素, 在这个时期, 应该要对施工合同加强管理。文章对其中的索赔与反索赔部分的管理进行了分析, 针对存在的问题提出解决措施。

[关键词] 施工合同; 合同管理; 反索赔

DOI: 10.33142/ec.v3i4.1751

中图分类号: TU723

文献标识码: A

Claim and Counterclaim Management in Construction Contract

WANG Yuejian

Southwest University, Chongqing, 400000, China

Abstract: At present, due to the influence of Chinese economic development, the scale and quantity of urban and rural construction are constantly expanding, which also makes many construction enterprises form a competitive situation. The construction project needs to sign a construction contract and both parties are the employer and the contractor. The rights and responsibilities of both parties shall be specified in the contract. It can be seen that the importance of construction contract is to provide basis for the construction process of project. As one of the most important parts, claim management should attract people's attention. The current market economy in our country is the main factor that gives birth to claim and counterclaim. In this period, we should strengthen the management of construction contract. This paper analyzes the management of claims and counter claims and puts forward solutions to the existing problems.

Keywords: construction contract; contract management; counterclaim

引言

作为施工领域的合同具有涉及范围广、内容多两个主要特点。而且, 对于合同的管理来说, 是一项非常艰巨的工作, 这项工作是需要非常谨慎的处理, 对于每一条内容都要做好严格的把关。合同存在的主要意义是为了对甲乙双方的利益进行保障, 在应用的过程中主要会体现在“索赔与反索赔”这部分内容上。也就是说, 当合同签订之后, 索赔与反索赔的工作也就进入了准备阶段, 在这个施工过程中对于合同内容的实施以及监督都可以成为其主要依据, 作为甲乙双方的管理人员需要提高自己在这环节的管理能力, 为自己所在的一方争取最大的利益^[1]。

1 工程索赔

当前的工程索赔是指在签订施工合同后执行的时候, 有一方的利益遭到损害, 同时又不是因为自身情况造成的, 可以依据签订的施工合同向另一方进行索赔, 以此保证自身的利益。当然, 索赔的时候, 需要将有效的证据以及相关的损失数额进行统计整理, 严格按照合同内容执行。施工合同中的索赔与反索赔的内容不是代表了惩罚, 只是在发生意外情况后的一种经济的补偿措施。这种事情有可能发生在甲乙双方身上, 并不是某一方的特权。按照合同的条例, 走正常的索赔步骤, 依照事实情况, 提出索赔^[2]。我国的建设工程中的索赔是指在合同签订后, 施工进行的过程中, 一方的利益遭到破坏, 前提是不是由自身的原因造成的, 可以向对方进行索赔。现阶段的索赔实质是对风险的双向保护, 签订合同的双方都可以对自己的利益进行合理的索赔要求, 这并不是某一方的特权。索赔出现只是为了保证利益的公平性, 不是某一方争取利益的有效依据。

我们国家的经济在不断的发展, 对市场的影响也是很深。加之相关的建设法律法规的不断完善, 使其市场运行机制的完善程度在不断的提高, 在施工的过程中, 参与者对于工程索赔工作的重视有了很大程度的提高。现阶段的工程建设规模与施工周期都与之前有很很大的不同, 受到的影响因素也变得多起来, 出现一方利益受到损失的情况是很正常的, 现在当务之急要做的就是利用好施工合同中关于索赔的有效内容进行解决。

2 正确认识索赔与反索赔在我国施工合同中的位置

索赔情况的发生是说我国的工程承包过程中, 签订合同双方中的一方因为另一方的过错, 或者是其它不能够避

免的因素使自己的利益受到损失时,可以依据合同中索赔与反索赔的内容提出相应的经济补偿,其中的反索赔是为另一方的利益进行保障。根据对合同内容的分析可知,索赔与反索赔的情况会发生在甲乙双方中任意一方身上。根据对实际案例进行调查可知,多数是由乙方提出索赔要求,甲方提出反驳。其实在在招标工程建设中,索赔与反索赔是一个必然存在的部分,这也是市场经济的产物,为工程建设的公平进行保障^[3]。

3 索赔与反索赔

通常来说,承包商会把自身盈利的可能性放在索赔上面,作为业主则会采取反索赔的方式对自己的利益进行保护。业主在对自我的利益进行保护的时候,主要是借助反索赔这种方式。所以说,在合同签订的前期,就应该将工程的实际情况与影响因素纳入考虑的范围之内,只有这样做,才能够使索赔与反索赔这部分内容运用合理。主要的应对方式有以下几种。

3.1 前期预防

在建设工程初期,就要对一些有可能出现的违约的情况做好相应的预防工作。在整个过程中,要依据合同条例进行处理,对管理人员进行培训,提高其工程管理水平,特别是在处理与合同有关的情况时,严格依照合同内容进行,不让对方找到问题所在,从而进行索赔。除此之外,要将合同的管理条例严格融入工程管理当中,使甲乙双方在施工过程中的利益都有所保障,降低发生索赔现象的可能性^[4]。

3.2 先发制人,争取时机

其实,工程开展的过程中出现的意外,在大多数的情况下是与双方都有联系的。这时候,具有先见之明的承包商会先发制人,争取时机,提出自己的索赔要求,切实保护自身的利益。

3.3 对索赔要求认真分析,进行反击

一旦当建设工程出现了索赔的情况,首先要做的是对自己的切身利益进行合理地保护,然后对对方的索赔要求进行分析,找出反击的地方。在很多时候,作为工程的承包商可以进行反索赔,结合自身的实际情况,进行申请,使甲乙双方可以通过调节,最终终止索赔要求,降低损失。当对方的索赔要求提出之后,要及时去寻找相关信息作为证据对索赔提出反驳,使得对方的索赔依据不成立,无法按照所签订的施工合同进行索赔,这样一来,在没有有效证据的证明下,也就无法使索赔正常进行下去。

3.4 正确认识施工合同中的索赔与反索赔

由于现阶段的经济全球化的影响在不断的加深,很多的国际项目发展或多或少出现一些问题。所以,现在更多的企业都在采用索赔与反索赔的方式来对自身的利益进行有效的保障。在合同签订的时候,会受到各种因素的影响,在合同签订的情况下,仍然会出现很多的问题,对于日后的索赔与反索赔的执行造成困难。因此,要对其条款进行合理地修改,降低风险发生的可能性,使管理工作可以正常的开展下去^[5]。

4 反索赔的意义

之所以会出现反索赔,主要是为了保护被索赔的一方的合理权益,降低相应的损失,所以说,反索赔工作的开展是非常有意义的。但是,如果在对方索赔的过程中,不能够找到有效的证据来证明自己所在一方并无过错时,则要按照签订的合同内容承担自己所要担负的责任,赔偿索赔一方相应的经济损失,这样就会对自己的利益受到损失。由于双方是代表各自的利益的,出现利益损失索赔的情况时,肯定会出现问题,如何进行有效的处理与整个工程的管理水平有着密切的关系。所以说,在签订合同后,就要严格按照里面的内容执行,降低出现索赔问题的概率,避免不必要的经济矛盾^[6]。

5 结束语

根据对上文叙述的内容进行分析可知,索赔与反索赔所涉及的范围很广,在金融、科技、法律上都有所包含,并且是可以将经济利益通过直接的方式来表达出。对于业主以及相关的承包单位的位置都应该给予充分的重视,使其成为整个工程建设中的管理核心。对于合同管理的组成进行了解,可以得知其中的重要部分则是索赔与反索赔。经过长时间的应用,可以认识到在索赔与反索赔所涉及的领域中,特别是在建设单位中,其合理性、真实性等都和企业资金的使用有着密切的联系,因此,当务之急要做的不断加深对企业索赔与反索赔的工作的管理力度。

[参考文献]

- [1]王艺霖.我国建设施工合同与FIDIC施工合同条件下工程索赔的比较研究[J].工程管理与设计,2018(1):124-125.
 - [2]孔祥元.现代工程建设测量监理理论与方法[J].测绘信息与工程,1998(2):47-52.
 - [3]赵奎.水利水电工程施工合同范本中的索赔与反索赔条款分解[J].水利规划与设计,2007(3):21-22.
 - [4]焦杰.国内外典型建设工程施工合同示范文本投资控制条款比较研究[J].施工技术,2006(2):12-13.
 - [5]刘达成.从建设工程变更与签证中看工程索赔与反索赔的方法[J].现代物业(上旬刊),2011,10(07):248-249.
 - [6]曹珊.国际工程承包中FIDIC合同条件下索赔与反索赔的法律服务[J].国际经济合作,2001,12(1):339-343.
- 作者简介:王玥鉴(1988.8-),女,英国曼彻斯特大学,工程项目管理专业,现就职于西南大学基本建设管理处,工程师。