

## 工程採購遇廠商無法繼續履約因應對策一覽表

中華民國100年8月3日第1000005391號簽奉核准  
中華民國108年12月4日第1083132656號簽奉核准

| 項目   | 對策一   | 對策二   | 對策三   | 對策四   |
|------|---|---|---|---|
|      | 連帶保證廠商  | 共同投標廠商成員繼受  | 監督付款  | 終止或解除契約   |
| 適用情形 | <p>一、廠商依招標文件規定提出履約及賠償連帶保證廠商(以下簡稱連帶保證廠商)，並簽署「廠商履約及賠償連帶保證書」者，於決標後遇有不能履約之情事。</p> <p>二、保證金有不發還之情形，依其情形可由連帶保證廠商履約而免補繳該不發還金額中原由連帶保證代之或減收之金額者。</p>   | <p>廠商依招標文件規定以共同投標方式參與機關採購投標，於得標後其成員之一有破產或其他重大情事，導致工程無法繼續共同履約時。</p>  | <p>一、廠商因財務危機導致工程無法順利履約時。</p> <p>二、施工進度已達75%。</p> <p>三、各分包廠商具有繼續施工之能力。</p>   | <p>一、廠商破產或其他重大情事，導致工程無法順利履約時。</p> <p>二、廠商符合契約所定終止或解除契約之情形，由機關審酌不適合採行對策一至對策三者。</p>   |
| 依據   | <p>一、押標金保證金暨其他擔保作業辦法(以下簡稱押保辦法)第33條：「未達公告金額之採購…得以符合招標文件所定投標廠商資格條件之其他廠商之履約及賠償連帶保證代之。」</p> <p>二、押保辦法第33條之1：「公告金額以上之採購，機關得於招標文件中規定得標廠商提出符合招標文件所定投標廠商資格條件之其他廠商之履約及賠償連帶保證者…」</p> <p>三、押保辦法第33條之2第2項：「保證金有不發還之情形者…但依其情形可由連帶保證廠商履約而免補繳者，應先洽該廠商履約。」</p> <p>四、押保辦法第33條之3：「第33條及第33條之1連帶保證廠商應以依法得為保證、未參與</p> | <p>一、共同投標辦法第10條第1項第6款：「成員有破產或其他重大情事，致無法繼續共同履約者，同意將其契約之一切權利義務由其他成員另覓之廠商或其他成員繼受。」</p> <p>二、廠商投標文件所附共同投標協議書之協議事項(得標後納為契約)。</p> | <p>一、公共工程廠商延誤履約進度處理要點第10點：「廠商延誤履約進度案件，如施工進度已達百分之75以上，機關得經評估後，同意廠商及分包廠商共同申請採監督付款方式，由分包廠商繼續施工。」</p> <p>二、本府工程採購契約範本第5條第6款：「乙方延誤履約進度案件，如施工進度已達75%以上，甲方得經評估後，同意乙方及分包廠商共同申請採監督付款方式，由分包廠商繼續施工，其作業程序包括乙方與分包廠商之協議書內容、監督付款之付款程序及監督付款停辦時機等，悉依行政院頒公共工程廠商延誤履約進度處理要點規定辦理。」</p> | <p>一、本府工程採購契約範本第20條第1款：「乙方履約有下列情形之一者，甲方得以書面通知乙方終止契約或解除契約之部分或全部，且不補償乙方因此所生之損失：…」(共13種情形)。</p> <p>二、本府工程採購契約範本第9條第18款：「甲方於乙方履約中，若可預見其履約瑕疵，或具有其他違反本契約之情事者，得通知乙方限期改善。」及同條第19款：「乙方不於前款期限內，依照改善或履行者，甲方得採行下列措施：…(二)終止或解除本契約，並得請求損害賠償。」</p> |

|                  |  |   |   |   |
|------------------|--|---|---|---|
|                  | <p>投標，且無本法第103條第1項不得參加投標或作為決標對象或分包廠商之情形者為限。」</p> <p>五、押保辦法第33條之4第1項：「機關應於招標文件中規定，同一廠商同時作為各機關採購契約之連帶保證廠商者，以二契約為限。」</p>  |   |   |   |
| <p>注意事<br/>項</p> | <p>一、連帶保證廠商資格限制如下：<br/>（依據本府工程採購契約範本第14條第11款、押保辦法第33條之1及第33條之3）</p> <p>（一）依法得為保證、未參與投標，且無採購法第103條第1項不得參加投標或作為決標對象或分包廠商之情形者為限。</p> <p>（二）同一廠商同時作為各機關採購契約之連帶保證廠商者，以二契約為限。</p> <p>二、連帶保證廠商權利義務如下：<br/>（依據本府工程採購契約範本第13條第8款及第14條第11款）</p> <p>（一）工程如中途由連帶保證廠商接辦，應重新辦理投保時，保險費由連帶保證廠商自行負擔。</p> <p>（二）連帶保證廠商應保證乙方依本契約履行義務，如有不能履約情事，即續負履行義務，並就甲方因此所生損害，負連帶賠償責任。</p> <p>（三）有關乙方之一切權利，包括尚待履約部分之本契約價金，一併移轉由該保證廠商概括承受，本契約並繼續有</p> | <p>一、共同投標之繼受時機重點如下：<br/>（依據行政院公共工程委員會88年8月16日(88)工程企字第8811158號函及105年3月10日工程企字第10500046160號函）</p> <p>（一）共同投標廠商於履約過程中變更成員，應以成員有「破產」或「其他重大情事者」為限，而「重大情事」之認定，可參酌是否與「破產」情形相當。</p> <p>（二）公司聲請重整期間，尚非必然無法繼續履約；惟如公司已因聲請重整致無法繼續履約(例如法院為公司法第287條第1項第2款或第3款之裁定)，應得認為與破產情形相當。</p> <p>二、共同投標廠商之繼受資格重點如下：<br/>（依據共同投標辦法第11條）</p> <p>（一）共同投標廠商成員之一無法繼續履約時，得由「其他成員另覓之廠商」或「其他成員」繼受。</p> <p>（二）另覓之廠商需具備與原成員相當之資格條件才得以繼受。</p> <p>（三）如由其他成員繼受，則該成</p> | <p>一、機關審核監督付款時注意事項重點如下：<br/>（依據公共工程廠商延誤履約進度處理要點第12點）</p> <p>（一）施工進度是否已達75%。</p> <p>（二）各分包廠商是否具有繼續施工之能力。</p> <p>（三）廠商及分包廠商是否已提出經認證之協議書。</p> <p>（四）有連帶保證廠商者，是否已徵得連帶保證廠商同意。</p> <p>（五）廠商之其他債權人是否已聲請強制執行，致監督付款無法辦理。</p> <p>二、監督付款協議書內容重點如下：<br/>（依據公共工程廠商延誤履約進度處理要點第11點）</p> <p>（一）繼續施作工程之範圍。</p> <p>（二）廠商同意將繼續施作之各期工程估驗款之全部或一部債權，讓與分包廠商。</p> <p>（三）廠商與分包廠商雙方同意，就分包廠商繼續施作部分，對機關連帶負瑕疵擔保責任。</p> <p>（四）繼續施作部分工料款之支付估算、支付名冊、支付方式及工程款支付明細表。</p> <p>（五）廠商已施作尚未領取工程款</p> | <p>一、通知廠商辦理終止或解除契約重點如下：<br/>（依據本府工程採購契約範本第20條第13款）</p> <p>（一）甲方依契約載明之地址，向乙方郵寄解除或終止契約之通知。</p> <p>（二）因可歸責於廠商之事由，致解除或終止契約，情節重大者，應依政府採購法第101條規定將廠商刊登政府採購公報。</p> <p>二、停止付款及損害賠償扣款重點如下：<br/>（依據本府工程採購契約範本第20條第4款）</p> <p>（一）甲方得自通知乙方終止或解除本契約日起，扣發乙方應得之工程款（包括尚未領取之工程估驗款、全部保留款等）。</p> <p>（二）不發還乙方之履約保證金。<br/>（不予發還之履約保證金，於依契約規定分次發還之情形，得為尚未發還者，且無比例原則之適用。行政院公共工程委員會102年10月7日工程企字第10200336870號函，公開於本府採購處網站）</p> <p>（三）其他必要之損害賠償扣款。</p> |

|   |   |   |  |
|---|---|---|--|
| <p>效。乙方之保證金及已履約而尚未支付之本契約價金，如無不支付或不發還之情形，得依原契約規定支付或發還乙方。</p> <p>(四) 甲方通知連帶保證廠商履約，且本契約非屬開口契約時，得考量公共利益及連帶保證廠商申請之動員進場施工時間，重新核定工期。</p> <p>(五) 連帶保證廠商與乙方如有債權或債務等糾紛，應自行協調或循法律途徑解決。</p> <p>三、連帶保證廠商接辦後，應就下列事項釐清或確認，並以書面提報甲方同意/備查：(依據本府工程採購契約範本第14條第11款)</p> <p>(一) 各項工作銜接之安排。</p> <p>(二) 原分包廠商後續事宜之處理。</p> <p>(三) 工程預付款扣回方式。</p> <p>(四) 未請領之工程款(得包括已施作部分)，得標廠商是否同意由其請領；同意者，其證明文件。</p> <p>(五) 工程款請領發票之開立及撥付方式。</p> <p>(六) 其他應澄清或確認之事項。</p> | <p>員亦需具備與原成員相當之資格條件方得以繼受。</p> <p>三、符合前點繼受資格之廠商，機關非有正當理由，不得拒絕。其正當理由舉例如下(行政院公共工程委員會98年12月25日工程企字第09800480860號函)：</p> <p>共同投標廠商甲成員因故被機關依政府採購法第102條第3項刊登政府採購公報，之後甲成員於本法第103條第1項所定期間內被乙公司合併，原共同投標廠商其他成員於該期間內依共同投標辦法第10條第1項第6款及第11條規定，就原採購案提出由乙公司繼受甲成員之一切權利義務時，機關依上開辦法第11條規定予以拒絕，屬有正當理由。</p> <p>四、共同投標成員依招標文件規定，提出符合招標文件所定投標廠商資格之履約及賠償連帶保證廠商，如該成員有破產或其他重大情事致無法繼續共同履約者，建議先書面通知該成員之賠償連帶保證廠商履行責任。(行政院公共工程委員會102年9月2日工程企字第10200310000號函，公開於本府採購處網站)</p> | <p>之支付方式。</p> <p>(六) 工程履約保證金、差額保證金、物價指數調整費、估驗計價保留款、驗收後尾款、其他擔保等發還或支付方式。</p> <p>(七) 工程保固責任歸屬及其保固金繳交、退還方式。</p> <p>(八) 工程款請領發票由廠商或分包廠商開立。</p> <p>(九) 協議之生效日期。</p> <p>三、監督付款之付款程序重點如下：(依據公共工程廠商延誤履約進度處理要點第13點及第14點第2項)</p> <p>(一) 廠商或分包廠商依契約及協議書規定請領工程款，並檢附工程款支付明細表及廠商或分包廠商所開立相關請款證明文件，經機關核實後，據以付款。</p> <p>(二) 廠商已領預付款者，應先予以扣除。</p> <p>(三) 機關付款時，應依協議書所定付款方式，撥付廠商或(及)分包廠商。</p> <p>(四) 監督付款，於支付工程尾款後停止辦理；如有剩餘款，除協議書另有約定者外，應撥付廠商。</p> <p>四、監督付款停辦時機重點如下：(依據公共工程廠商延誤履約進度處理要點第14點)</p> <p>(一) 法院通知機關執行扣押命令，致影響監督付款時。</p> <p>(二) 分包廠商經機關認定無法繼續履約，或施工進度落後情形未積極改善者。</p> | <p>(四) 扣除甲方為完成本契約所支付之一切費用及所受損害後有剩餘者，甲方應將該差額給付乙方(履約保證金不在扣抵範圍內)。</p> <p>(五) 損害賠償扣款如有不足者，乙方及其連帶保證廠商應將該項差額賠償甲方。</p> <p>三、辦理結算重點如下：(依據本府工程採購契約範本第20條第3款)</p> <p>(一) 乙方並應負責維護工程至甲方接管為止，如有損壞或短缺概由乙方負責。</p> <p>(二) 對於已施作完成之工作項目及數量，應會同監造單位辦理結算，並拍照存證。</p> <p>(三) 乙方不會同辦理時，甲方得逕行辦理結算；必要時，得洽請公正、專業之鑑定機構協助辦理。</p> <p>(四) 機具設備器材至甲方不再需用時，甲方得通知乙方限期拆走，如乙方逾限未照辦，甲方得將之予以變賣並遷出工地，將變賣所得扣除一切必需費用及賠償金額後退還乙方，而不負責任何損害或損失。</p> <p>四、另行辦理招標重點如下：(依據本府工程採購契約範本第20條第13款)</p> <p>向乙方郵寄解除或終止契約之通知後，如無法送達者，甲方得不經解除或終止本契約之程序，即可另行對外招標，續辦乙方依契約應完成之工程。</p> |
|---|---|---|--|

|  |  |  |   |  |
|--|--|--|---|--|
|  |  |  | <p>五、機關不得預於契約明訂施工進度未達75%者，採行監督付款。(行政院公共工程委員會101年8月21日工程管字第10100283580號函，公開於本府採購處網站)</p> |  |
| <p>備註：</p> <p>一、甲方認乙方有政府採購法第101條第1項各款規定之情形者(如破產程序中之廠商、因可歸責於廠商之事由，致解除或終止契約，情節重大者)，請留意以下事項：</p> <p>(一) 應給予乙方口頭或書面陳述意見之機會，甲方並應成立採購工作及審查小組認定乙方是否該當政府採購法第101條第1項各款規定之情形。</p> <p>(二) 經採購工作及審查小組認定符合該規定之情形者，依政府採購法第101條第1項規定將其事實、理由及依政府採購法第103條第1項所定期間通知乙方，並附記如未提出異議者，將刊登乙方政府採購公報。</p> <p>(三) 有關給予乙方陳述意見之方式及通知廠商時應附記之教示救濟內容，請查察政府採購法施行細則第109條之1。</p> <p>(四) 政府採購法第101條注意事項及裁處權時效，請查察行政院公共工程委員會函頒之「政府採購法第101條執行注意事項」。</p> <p>二、因可歸責於廠商之事由，致解除或終止契約者，機關依民事訴訟法第7篇保全程序(假扣押及假處分)辦理確保債權時，應綜合考量下列事項並為最適當之決定，以免徒耗行政資源、人力及公帑，甚或造成預算排擠效應不利後續工程接續完成：</p> <p>(一) 確認工程履約進度。</p> <p>(二) 評估廠商財務狀況(償債能力)。</p> <p>(三) 機關財源是否得以支應以下費用：</p> <p>1、假扣押擔保金(依法院實務運作，擔保金至少為請求金額3分之1)。</p> <p>2、訴訟費用。</p> <p>3、其它因執行所衍生費用。</p> <p>(四) 債權受償優先性(強制執行法第31條及第38條規定)及獲償效益(法院判決勝訴者，是否得以清償債務)。</p> <p>三、機關對於債務人之財產向法院聲請強制執行無效果而發給債權憑證之處置：請確實依「新北市政府及所屬各機關學校債權憑證管理要點」辦理。</p> <p>四、為確保分包廠商之工程款債權，機關得視個案情形及實際需要依政府採購法第67條第2項規定，就契約分包部分設定權利質權予分包廠商。</p> <p>五、廠商因破產或被法院執行扣押等情形而避不見面時，準用本一覽表。</p> |  |  |   |  |