

第二节

工程担保

【本节主要内容】

一、投标担保

二、履约担保

工程担保是指当事人一方为避免因对方原因而造成损失，要求具有合格资信的第三方为对方提供保证，即通过保证人向权利人提供保证担保，若被保证人不能履行其对权利人的承诺和义务，以致权利人遭受损失时，则由保证人代为履约或赔偿损失。

工程担保有多种，常见的有**投标担保、履约担保、预付款担保、工程款支付担保、工程质量保证金**等。

一、投标担保

投标担保是指担保人向投标人提供的担保，以保证投标人按照招标文件的规定具备参加投标活动的资格或能力。

投标担保有多种形式，如**银行汇票、支票、银行保函、专业担保公司保证、不可撤销信用证或直接支付现金**等。

（一）投标保证金★★★★

投标保证金是指投标人在投标活动中随投标文件一起向招标人提交的一定形式、一定数额的投标责任保证。

投标保证金**不超过投标报价的2%**。

投标人未提交投标担保或提交的投标担保不符合招标文件要求的，其投标文件无效。

投标保证金将被没收的情形有：

- ①**投标人在招标文件规定的投标有效期内撤回投标的；**
- ②**中标人未在规定期限内签订合同或不接受错误更正的；未能按照招标文件提交履约保证金；**
- ③**投标人采用不正当手段骗取中标的。**

【单选题】下列情形中，投标保证金不予退还的是（ ）

- A. 投标人在投标有效期结束后撤回投标文件
- B. 中标人按时签订合同并足额提交履约担保
- C. 投标人串通投标谋取中标
- D. 开标前主动书面撤回投标文件

答案：C

解析：投标保证金将被没收的情形有：①投标人在招标文件规定的投标有效期内撤回投标的；②中标人未在规定期限内签订合同或不接受错误更正的；未能按照招标文件提交履约保证金；③投标人采用不正当手段骗取中标的。

（二）投标担保的解除★★

招标文件应明确规定在确定中标后多少天内返还未中标人保函、担保书或定金。

中标人的投标担保可以直接转为履约担保的一部分，或在提交履约担保并签订承包合同后退还。

（三）担保责任的履行★★★★

（1）采用银行保函或者担保公司保证书的，除不可抗力外，**投标人在开标后和投标有效期内撤回投标文件，或者中标后在规定时间内不与招标人签订工程合同的，提供担保的银行或者担保公司按照担保合同承担赔偿责任。**

除不可抗力外，**投标人在开标后的有效期内撤回投标文件，或者中标后未在规定时间内与招标人签订工程合同的，招标人可以没收投标保证金。**

（2）除不可抗力外，**招标人不与中标人签订工程合同的，招标人应当按照投标保证金的两倍返还中标人。给对方造成损失的，依法承担赔偿责任。**

二、履约担保

履约担保是指发包人要求承包人提交的保证履行工程施工合同义务的担保。

担保人或担保公司承诺一旦在该项担保的受保人履行其应履行的合同义务之后，担保人将保证合同中有关结算条款或违约金支付条款的执行。

（一）履约担保形式★★★★★

履约担保一般有三种形式：**银行保函、履约担保书和保留金。**

（1）银行保函

银行保函是指由商业银行出具的担保凭证，通常为**合同金额的10%左右**。

银行保函分为**有条件的保函和无条件的保函**。

有条件的保函是指承包人未能履行或者没有完全履行合同义务时，由发包人或监理工程师出具证明说明情况，经担保人鉴定、确认后，发包人才能收兑的银行保函。建筑业通常倾向于采用这种形式的银行保函。

无条件的保函是指承包人未能履行或者没有完全履行合同义务时，发包人不需要出具任何证明和理由即可收兑的银行保函。

（2）履约担保书

履约担保书是指在承包人履行合同中出现违约行为时，开具担保书的担保公司或者保险公司用履约担保书中载明的担保金去完成施工任务或者向发包人支付该项保证金的担保形式。

工程采购项目保证金提供担保形式的，其金额一般为合同价的30%~50%。

（3）保留金

保留金是指发包人根据合同的约定，在每次支付工程进度款时扣除的一定数额款项，以此作为承包人履行合同义务的保证。

保留金应在缺陷责任期届满时支付给承包人。

（二）履约担保有效期★★★★

履约担保的有效期始于工程开工之日，终止日期一般为承包人根据合同完成了工程施工并经竣工验收合格之日。

（三）履约担保递补★★★

当承包人在发包人就被其履约担保索赔全部担保金额之后，发包人应当要求承包人重新提交同等担保金额的履约担保，否则有权解除承包合同，并由承包人承担违约责任。

若剩余合同价值已不足原担保金额，则承包人重新提交的履约担保的担保金额以不低于剩余合同价值为限。