



最新公司法律实务与操作指南精品丛书

ZUI XIN GONG SI FA LU SHI WU
YU CAO ZUO ZHI AN JING PIN CHONG SHU

8

招标投标法律实务

欧阳光 肖琦 编著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



附赠最新公司
法律法规光盘
价值38元

CD-ROM



最新公司法律实务与操作指南精品丛书

ZUI XIN GONG SI FA LU SHI WU
YU CAO ZUO ZHI AN JING PIN CHONG SHU

8

招标投标法律实务

欧阳光 肖琦 编著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

招标投标法律实务/欧阳光,肖琦编著. —北京:
法律出版社,2007. 8
(最新公司法律实务与操作指南精品丛书)
ISBN 978 - 7 - 5036 - 7487 - 7

I. 招… II. ①欧…②肖… III. 招标投标法—
研究—中国 IV. D922. 297. 4

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 105525 号

©法律出版社·中国

责任编辑/林 红 马珊珊

装帧设计/乔智炜

出版/法律出版社

编辑统筹/法律应用出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京北苑印刷有限责任公司

责任印制/陶 松

开本/787×960 毫米 1/16

印张/29.75 字数/440 千

版本/2007 年 7 月第 1 版

印次/2007 年 7 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636 北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995 苏州公司/0512-65193110

书号:ISBN 978 - 7 - 5036 - 7487 - 7

定价:58.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

最新公司法律实务与操作指南精品丛书

总 序

2005年10月27日第十届全国人大常委会第十八次会议审议通过的新《中华人民共和国公司法》，在理论和制度上都进行了大刀阔斧的改革和创新。自2006年1月1日新公司法施行以来，我国社会相关行业都在践行着这部意义重大的法律，也分享着其带来的社会成果。从这一年多公司法实施的实际效果来看，新公司法释放的能量是巨大的：取消投资限制推动了我国公司设立、并购的快速、大幅增加；对注册资本的调整极大地节约了社会资源，为公司成长提供了宽松环境；无形资产出资比例大幅度提高，更加符合国际高科技企业的发展潮流，等等。当然，由此也产生了许多新的问题，值得学术界和实务界人士的进一步总结和思考，尤其是经过一年多的实践，出现了许多生动、新型的案例，对公司法的实施、公司法理论的发展和立法的完善提出了进一步的任务和挑战。

为了更好地适用新公司法，法律出版社决定结合公司法领域出现的新特点、新问题，邀请实务界和理论界的专家，对以往陆续出版的公司法律实务书籍进行整合，重新规划，统一设计，推出“最新公司法律实务与操作指南精品丛书”。欣闻此事，我很高兴。法律出版社的这一举措，既是对我国公司法法律实务多年来的经验的集中总结，也是对新法实施效果的及时反馈。丛书的作者，都具有硕士、博士学位，是公司法、经济法领域的专业人士，他们既有丰富的实践经验，也为此进行了精心的资料整合和深入探讨，提出了颇具价值的实务措施和操作指引。这对法官、律师以及公司法务人员提高

业务能力,准确地适用公司法的规定,应对各种复杂的现实问题,必将发挥重要的作用。

我相信并希望法律出版社能够继续关注公司法律实务领域的发展动态,不断充实本套丛书内容,使之成为公司法律实务界人士的常备用书。

赵旭东
2007年6月

最新公司法律实务与操作指南精品丛书

出版说明

为什么要出版本套丛书?

随着我国公司法律制度的不断完善,一方面法律工作者参与公司决策和管理的范围和层次都在不断扩张,另一方面我国法治化进程的加速发展对法律专业人士的工作也提出了更高的要求 and 标准。因此,不断提高业务能力、随时汲取业务知识、勇于探索业务难点才能不断拓展业务范围,从而体现法律工作的意义和价值。

法律出版社致力于法律专业人士实务丛书的发展和出版,全力为法律专业人士提供最专业的服务,出版了一系列的法律实务类书籍,尤其在公司法律实务方面,近年来连续推出了近百种相关书籍,受到广大读者的普遍认可和好评,在相关领域积累了丰富的出版经验和作者资源。

为了更好地为公司法领域的专业人士提供更好的服务,我们在全国内对近百名律师、公司法务人员和管理人员、法官等相关人士进行了读者调查,调查内容包括该领域专业人士需要了解的公司法律实务相关知识的重点、难点集中方向,具体办理案件和管理工作中的必备素材,阅读习惯和 workflows 等。根据此次调查和多年来的销售情况,我们选取了公司法律实务领域中读者最需要的相关选题,采取方便读者阅读和实际使用的方式安排体例,尽量涵盖读者所需的一切工作素材,邀请了实务界和理论界最知名的法律专业人士组成作者团队,联手打造了本套丛书。

本套丛书整合了法律出版社在公司法律实务指导书籍的出版经验和资

源并在此基础上根据最新法律规定全面予以更新升级,希望能够为广大读者提供最全面、最及时、最专业的实务指导。

如何更好地使用本套丛书?

本套丛书各分册的体例统一按照实务工作的流程编排,因此前后存在一定的逻辑顺序,在使用过程中,请读者按照前后顺序阅读,能够更好地帮助您理解相关的知识和掌握技能。

当然,如果只想了解某一工作程序中的关键问题,例如股份有限公司设立中发起人筹备会议的注意事项,您可以直接根据目录指引找到本部分,便可以了解到这一工作的具体流程、可能存在的法律风险、相关案例链接与点评以及需要使用的法律文书范本。在阅读书籍的过程中,您可以同时参照本书附送的光盘,其中包括我国现行的公司法相关法律法规,以更好地帮助您理解和适用法律。

编者的话

法律出版社与本书编写团队有着紧密的合作关系,本书作者将根据我国公司法律法规的立法动态和实务工作方法的改进方向,及时更新本书的内容,从而保证本套丛书的权威性和实用性。法律的精髓在于应用,希望本套丛书能够为您的实务工作提供必备的知识 and 有益的指导。

导 读

本书为“最新公司法律实务与操作指南精品丛书”的《招标投标法律实务》分册,重点在于介绍与公司有关的招标投标法律实务问题。本书从阐述招标投标的涵义、起源、发展等最基本的概念出发,系统介绍了招标、投标、开标、评标、中标、废标与重新招标、合同的签订与履行的法律流程,对政府采购与招投标、工程招投标、服务招投标、货物招投标、国际招投标进行阐述,同时对资格审查、招标代理、招标公证、招投标中的不正当竞争行为、“黑白合同”、工程索赔、招投标过程的公示与监督等方面结合立法与实践,对其中的理论前沿问题进行了探讨,提出了解决问题的具体方法以及规避法律风险的一些建议。编者立足于公司角度,从如何有效参与招投标、如何编制完整的招投标文件入手,指出了成功的招标人、投标商应当具备的素质和基本条件,为其招投标活动提供指引。

本书优势

1. 注重实务性与操作性。
2. 按照法律专业人士处理业务的习惯,精心安排体例结构。
3. 注重全面性与及时性。
4. 附送最新公司法律法规光盘。

本书关注点

1. 实务操作流程。包括:招标流程、招标文件编撰流程、标底确定流程、资格审查流程、招标代理流程、招标公证流程、投标流程、投标文件编撰流程、开标流程、评标与定标流程、中标流程、废标与重新招标流程、招标合同的签订流程、合

同的履行流程、工程索赔流程、对招标投标过程监督的流程、招标、评标异议和投诉流程、公司参与政府采购流程、工程招投标流程、服务招投标流程、货物招投标流程、国际招投标流程、公司参与联合国招投标流程等。

2. 典型案例评析。本书采用理论与实践相结合的方式,贯穿案例进行阐述,典型案例包括:中建三局第二建设工程有限责任公司与马建珉、李继华招投标居间合同纠纷案、世行贷款××省造纸厂技术改造项目造纸生产新设备招标案、亚洲开发银行电厂招标案、某县国有企业扩建项目招标案、廊坊市某国有企业土地转让招标项目案、某省高速公路招标投标案、某大型码头项目中填土工程招标案等。

3. 法律风险防范。包括招标标底的设置风险及防范、招标公告、招标邀请书的风险防范、资格审查中的风险防范、联合投标中的风险分析及防范、投标过程中的违法行为风险提示及防范、废标的分析及避免、“黑白合同”的风险分析及防范、合同履行中的风险及索赔、对招投标过程中违规行为的行政防范、公司参加政府采购的风险及防范等。

4. 法律法规链接。包括《中华人民共和国招标投标法》、《中华人民共和国政府采购法》、《中华人民共和国公司法》、《中华人民共和国公证法》、《工程建设项目招标范围和规模标准规定》、国务院办公厅印发《国务院有关部门实施招标投标活动行政监督的职责分工意见的通知》、《评标委员会和评标方法暂行规定》、《工程建设项目施工招标投标办法》、《政府采购供应商投诉处理办法》、《政府采购货物和服务招标投标管理办法》、《公路工程施工招标投标管理办法》、《国家基本建设大中型项目实行招标投标的暂行规定》、联合国国际贸易法委员会《货物、工程和服务采购示范法》、WTO《政府采购协议》、《服务贸易总协定》、《国际复兴开发银行贷款和国际开发协会信贷采购指南》等。

本书读者对象

1. 处理公司相关业务的律师、法官等法律专业人士。
2. 公司企业管理人员、法律顾问与法务人员。
3. 研究公司法律实务的专家学者以及公司法专业研究生。

作者的话

招标投标是国际上广泛采用的交易方式。随着我国加入世界贸易组织,经济上与国际社会日益接轨,招标投标工作面临着新的机遇和挑战。本书依据我国有关招标投标的法律法规,结合我国招标投标行业的特点和众多从事招标投标工作人员所积累的实践经验,结合具体案例系统介绍了招标投标的各个流程以及我国招标投标法律法规中存在的一些问题。鉴于招标投标相关的法律问题纷繁复杂,作者虽然力求完整,但难免疏漏,仅希望本书对招标投标法律问题的思维方式能够给众多法律同仁以抛砖引玉的作用。本书的完成,得到了实务界朋友刘铁铮同志、肖泽权同志、路天骄同志的大力支持,特此感谢!同时,也特别感谢法律出版社对本书的支持。

目 录

CONTENTS

	导读	1
第一编	第一章 招标投标的一般知识	3
总论篇	第一节 招标、投标与招标、投标制度	3
1	第二节 招标投标的适用范围	5
	第三节 招标投标的方式	14
	第四节 招标投标的程序	18
	第五节 我国招投标制度的历史和现状	25
第二编	第二章 招标	31
程序篇	第一节 招标人及招标方案的确定	31
29	第二节 招标文件的编制及标准化	41
	第三节 标底和投标保证金	46
	第四节 招标公告、投标邀请书及招标文件	49
	第五节 资格审查制度	59
	第六节 招标代理	62
	第七节 招标公证	73
	第三章 投标	83
	第一节 投标人及联合投标	83

第二节	投标文件的编制和提交	93
第三节	投标的技巧及策略	104
第四节	投标活动中的不正当竞争行为	107
第五节	投标过程中居间合同的效力	120
第四章	开标、评标、定标	127
第一节	开标	127
第二节	评标和定标	129
第三节	中标通知书	139
第四节	废标与重新招标	144
第五章	合同的签订	153
第一节	中标后合同的签订	153
第二节	合同的谈判与签订及谈判技巧	154
第三节	商务合同条款的基本格式	157
第四节	黑白合同	164
第六章	合同的履行	168
第一节	合同的变更	168
第二节	合同的中止与终止	171
第三节	合同履行中的法律责任	174
第四节	工程索赔	182
第七章	招投标过程的公示与监督	197
第一节	行政监督	197
第二节	招标、评标异议和投诉	202
第八章	公司参与政府采购	207
第一节	政府采购法概述	207
第二节	政府采购法与招标投标法的关系	235
第三节	政府采购的程序及管理模式	239
第四节	政府采购合同	263
第五节	公司参加政府采购法律风险及防范	275

第三编
实体篇
301

第九章 工程招投标 303

- 第一节 工程咨询招投标 303
- 第二节 工程勘察设计招投标 309
- 第三节 工程建设监理招投标 315
- 第四节 工程施工招投标 317

第十章 服务招投标 385

- 第一节 服务招投标概述 385
- 第二节 服务招标的方式 386

第十一章 货物招投标 389

- 第一节 货物招投标概述 389
- 第二节 货物招标的特点及分标 389
- 第三节 货物招标的程序及招标文件的编制 391

第十二章 国际招投标 418

- 第一节 国际招投标概述 418
- 第二节 亚洲开发银行贷款项目的招投标 422
- 第三节 案例分析——亚洲开发银行电厂项目国际招
标 440
- 第四节 公司参与联合国招投标 448

第一编
总论篇

Chapter

1

第一章 招标投标的一般知识

第一节 招标、投标与招标、投标制度

一、招标、投标与招标、投标制度的相关概念

招标、投标制度最早起源于英国。它是作为一种“公共采购”或“集中采购”的手段出现的,由于公共采购的资金主要来源于税收,为保证公共采购活动的合理、有效,采购资金的充分利用,招标投标制度便应运而生。招标投标,是指采购人(业主)预先就采购的货物、工程或服务提出条件和要求,邀请众多投标人参加投标,并按照规定的程序,从投标人中选择交易对象的一种市场交易行为。货物是指各种各样的物品,包括原材料、产品设备和固态、液态或气态物体和电力,以及货物供应的附带服务。工程,是指各类房屋和土木工程建造、设备安装、管道线路铺设、装饰装修等建设以及附带的服务。服务,是指除货物和工程以外的任何采购对象,如勘察、设计、咨询、监理等。招标投标作为一种交易行为,包括了招标和投标两个最基本的环节。招标,即采购人对需采购的对象邀请特定的或不特定的自然人、法人或其他组织参加投标;投标,即投标人响应招标人的邀请及要求参与投标的行为。可见,招标是投标的前提,投标是招标的自然延续,没有招标就没有投标人的投标,没有投标,采购人的招标就没有响应,失去了招标的意义。

招标投标制度是指在招标投标活动过程中产生的各种法律关系的总称,不仅仅包括招标、投标这两个程序。从招投标活动的具体程序和步骤上而言,包括

招标、投标、开标、评标、中标、合同的签订与履行和监督。就招标投标的法律关系而言,不仅包括招标人、投标人、招标代理机构相互之间的法律关系,还包括招标投标过程中产生的所有法律责任。

二、招标、投标制度的特征

招标投标制度作为一种竞争性的采购方式,目的就是通过公平竞争、优胜劣汰,实现资源的优化配置,符合市场机制的要求。该种采购方式呈现如下特点:

1. 程序规范。按照当前我国法律的规定和国际惯例,招标投标程序和条件由招标机构事先拟定,在招投标双方之间具有法律效力的规则一般不能任意改变。双方必须严格按照既定的程序和条件进行招投标活动。各个环节紧密衔接,程序性强。

2. 编制书面文件。在招投标活动中,招标人必须编制招标文件,投标人依据招标文件编制投标文件,参加投标活动。评标委员会对投标文件进行评审和比较,出具书面的评议报告。该种方式区别于其他采购方式。

3. 公开性、竞争性。招投标活动要遵循“公开、公平、公正”的原则,招标人从发出投标邀请开始,即按照招标的类型,一般需在指定的报刊、杂志或其他媒体上发布招标公告,邀请所有潜在投标人参加投标;提供给所有潜在投标人对招标项目的详细说明,明确招标的要求,使投标人能够以此为依据编写投标文件。同时,招标人也应在招标文件中公布选定中标者的标准,并确定提交投标文件截止日期和公开开标时间。在确定中标人之前,招标人不得与投标人就投标价格、方案、技术规格等实质性内容进行谈判。定标后,投标人对中标结果有异议的,可提出质疑意见。这样,招投标活动即被置于社会公开监督之下,防止不正当的行为发生。

4. 公平、客观、透明性。招投标全过程必须按照事先拟定的程序和要求,本着公平、客观、透明的原则进行。不得歧视或排挤任何符合招标要求的潜在投标人,也不能“暗箱操作”,内定中标人,每一个投标人须得到公平对待,招投标过程透明,以发挥其充分竞争的作用。

5. 一次成交。在一般交易活动中,买卖双方常常需要多次的谈判、磋商才能成交,但招投标却与此相区别。投标人只能一次报价,不能与招标人讨价还