



Khiếu nại

Chi phí do kéo dài tiến độ

Luật sư Lê Thế Hùng

07/11/2021

Nội dung

- Quyền của Nhà thầu đối với Chi phí phát sinh
- Tổng hợp
- Ghi chú chung về Chi phí
- Định nghĩa Chi phí?
- Xác định Chi phí dựa trên tình huống giả định
- Trao đổi và Thảo luận
- Tham khảo thêm
- Định nghĩa Lợi nhuận hợp lý?
- Thực tiễn áp dụng
- Liên hệ



Quyền của Nhà thầu đối với Chi phí phát sinh

Hợp đồng FIDIC cho phép Nhà thầu được Thanh toán các Chi phí phát sinh ở nhiều Điều/Khoản. Cấu trúc điển hình sẽ như sau:
“Nếu Nhà thầu bị chậm trễ và/hoặc tổn kém Chi phí, ... Nhà thầu sẽ gửi Thông báo... và sẽ có quyền theo Khoản 20.1 để:



Khoản	Quyền của Nhà thầu		
	Thời gian	Chi phí	Lợi nhuận hợp lý
1.9 Bản vẽ hoặc Chỉ dẫn bị Chậm trễ	✓	✓	✓
1.9 Sai sót trong Yêu cầu của Chủ Đầu tư (Yellow Book)	✓	✓	✓
2.1 Tiếp cận Công trường	✓	✓	✓
4.7 Định vị các mốc	✓	✓	✓
4.12 Điều kiện Vật chất không lường trước được	✓	✓	
4.24 Cổ vật	✓	✓	
7.4 Thí nghiệm	✓	✓	✓
8.9 Hệ quả do Tạm ngừng Công việc	✓	✓*	

Khoản	Quyền của Nhà thầu		
	Thời gian	Chi phí	Lợi nhuận hợp lý
10.2 Chậm trễ Tiếp nhận Hạng mục Công việc	✓	✓	✓
10.3 Can thiệp vào Kiểm định khi Hoàn thành	✓	✓	✓
11.8 Nhà thầu tìm nguyên nhân	✓	✓	✓
12.2 Chậm trễ Kiểm định sau khi Hoàn thành (Yellow Book)	✓	✓	✓
12.4 Không vượt qua được Kiểm định sau khi Hoàn thành (Yellow Book)	✓	✓	✓
13.7 Thay đổi Luật pháp	✓	✓	
16.1 Nhà thầu tạm ngừng Công việc	✓	✓	✓
17.1 Bồi thường/Bồi hoàn		✓*	

Khoản	Quyền của Nhà thầu		
	Thời gian	Chi phí	Lợi nhuận hợp lý
17.4 Hệ quả từ Rủi ro của Chủ Đầu tư	✓	✓	✓*
18.1 Yêu cầu chung về Bảo hiểm		✓*	
19.4 Hệ quả của Bất Khả kháng	✓	✓	
19.6 Thanh toán lựa chọn, Chấm dứt và Hết trách nhiệm		✓*	



Ghi chú chung về Chi phí

- Thời gian thường đi liền với Chi phí, NHƯNG
- Không phải mọi Chi phí phát sinh dựa trên Thời gian.
- Lợi nhuận hợp lý thường đi liền với Chi phí phát sinh.



“
Chi phí được định nghĩa/xác định như thế nào trong Hợp đồng FIDIC?

Câu hỏi 1

Định nghĩa (Khoản 1.1.4.3)

Chi phí có nghĩa là toàn bộ các khoản chi đã phát sinh hoặc sẽ phát sinh bởi Nhà thầu (bất kể là trên Công trường hay ngoài Công trường), bao gồm chi phí quản lý doanh nghiệp, và bất kỳ loại chi phí nào, nhưng không bao gồm lợi nhuận.

“Cost means all expenditure reasonably incurred (or to be incurred) by the Contractor, whether on or off the Site, including overhead and similar charges, but does not include profit.”





Tình huống

*(Giả định rằng, các điều kiện/điều khoản của Hợp đồng **FIDIC Red Book 1999** không bị sửa đổi, bổ sung)*

Dữ liệu

- Từ 0 giờ ngày 9/7/2021, Tp. Hồ Chí Minh áp dụng chỉ thị 16 trên phạm vi toàn Thành phố theo Chỉ thị 2279/UBND-VX ngày 08/07/2021.
- Trước đó, chiều ngày 8/7/2021, Chủ Đầu tư, Nhà thầu và Tư vấn hợp Công trường trong đó ghi nhận:
“Nhà thầu tiếp thi công trên Công trường, phù hợp với Mục 4, Chỉ thị 2279/UBND-VX”.
...
Nhà thầu bày tỏ quan ngại việc thi Công sẽ bị ảnh hưởng do việc duy trì nguồn nhân lực, chi phí thực hiện do ảnh hưởng của Covid-19 và đề nghị Chủ Đầu tư, Tư vấn ghi nhận vấn đề này.
- Nhận thấy tiến độ bị ảnh hưởng trên thực tế, ngày 21/8/2021, Chủ Đầu tư yêu cầu Nhà thầu thực hiện Phương châm 3 tại chỗ theo Chỉ thị 2796/UBND-VX.
- Nhà thầu phản hồi Chủ Đầu tư vào ngày 23/8/2021 nêu:
“Nhà thầu chỉ có thể thực hiện Phương án 3 tại chỗ cho khoảng 120 nhân sự tham gia Công trường trong tổng số 256 nhân sự hiện có. Đồng thời, chi phí thực hiện Phương án 3 tại chỗ sẽ tăng. Chi tiết sẽ được Nhà thầu cập nhật sau.”
- Từ 0 giờ ngày 01/10/2021, Tp. Hồ Chí Minh bắt đầu gỡ bỏ hàng rào, dây thép gai, từng bước mở cửa kinh tế và đẩy mạnh chiến lược phủ vaccine mũi 1 và mũi 2 phòng Covid-19.

Dữ liệu

- Trong suốt quá trình thực hiện Hợp đồng, đặc biệt là trong giai đoạn tháng 8 và tháng 9/2021 khi lượng Vaccine phân bổ về Tp. Hồ Chí Minh không nhiều, Nhà thầu đã phải thu xếp các nguồn khác nhau để chích ngừa vaccine cho nhân sự.
- Sau khi mở cửa lại nền kinh tế, Nhà thầu gặp nhiều khó khăn trong việc huy động nhân sự tham gia dự án. Chi phí huy động nhân sự tăng cao, trong đó chủ yếu là chi phí đăng tin và tuyển dụng, chi phí lương và chi phí thuê nhà cho nhân sự.
- Trong khi đó, do phải chích vaccine cho những nhân sự mới nên Nhà thầu cũng không thể đẩy nhanh tiến độ để bù đắp lại khoảng thời gian giãn cách.
- Do vậy, vào ngày 15/10/2021, Nhà thầu họp nội bộ, giao cho Pháp chế, Ban Chỉ huy Công trình đệ trình cho Chủ Đầu tư Khiếu nại chi tiết về việc Kéo dài tiến độ và các Chi phí phát sinh.

Anh/chị sẽ đề nghị Chủ Đầu tư thanh toán những Chi phí nào (Hãy liệt kê đầu mục/tên gọi)?

Với tư cách là người bảo vệ Chủ Đầu tư, Anh/chị có quan điểm gì về những chi phí mà Nhà thầu đệ trình?

Chi phí do kéo dài tiến độ



Chi phí nhân sự



Chi phí máy móc, thiết bị



Chi phí tăng thêm



Chi phí quản lý doanh nghiệp

Tính theo chi phí chung/Prelim?

Tính theo chi phí thực tế phát sinh?



Tài liệu tham khảo quan trọng

- Bộ Luật Dân sự 2015
- Luật Xây dựng 2014/2020
- Luật Đấu thầu 2013
- Bộ Luật Lao động 2019
- Nguyên tắc số 20, SCL Protocol (2nd Edition, 2017)



Ghi chú/Nhận xét chung

- Chi phí thực
- Có cơ sở để xác định/định giá rõ ràng.
- Có thể dựa vào các quy định của Pháp luật và/hoặc Thông lệ/Thực tiễn áp dụng.



“

Thế nào là Lợi nhuận hợp lý?

Câu hỏi 2

Thực tiễn áp dụng

Tại sao cụm từ “Lợi nhuận hợp lý” bị xóa bỏ trong Điều kiện riêng?

Lý lẽ của Nhà thầu là gì?





Liên hệ

Công ty Luật TNHH CNC Việt Nam

Điện thoại: +84 028 6276 9900 | +84 0916 545 618

Email: contact@cncounsel.com

Website: <https://cncounsel.com>