



**КонсультантПлюс**  
надежная правовая поддержка

Статья "Инкотермс: рекомендации по  
практическому применению"(А.И.Анищенко,  
О.Ю.Красотенко)(по состоянию на  
30.08.2011)("Промышленно-торговое право",  
2011, N 09)

Документ предоставлен **КонсультантПлюс**

**[www.consultant.ru](http://www.consultant.ru)**

Дата сохранения: 02.11.2012

"Промышленно-торговое право", 2011, N 09

## ИНКОТЕРМС: РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ПРАКТИЧЕСКОМУ ПРИМЕНЕНИЮ

А.И.АНИЩЕНКО,  
партнер ИООО "Сорайнен и партнеры",  
арбитр Международного арбитражного  
суда при БелТПП,  
старший преподаватель  
кафедры международного частного  
и европейского права БГУ

О.Ю.КРАСОТЕНКО,  
помощник юриста  
ИООО "Сорайнен и партнеры"

Подписано в печать 30.08.2011

На протяжении десятилетий Международная торговая палата систематизирует в правилах толкования торговых терминов Инкотермс наиболее широко используемые условия коммерческих сделок. Традиционно Инкотермс отражают сложившуюся предпринимательскую практику, однако с включением в них новых терминов все чаще высказывается мнение о нормативном характере таких правил. Более того, Инкотермс все чаще инкорпорируются в национальное законодательство государств. Однако, кроме теоретических подходов, представляются важными особенности практического использования Инкотермс при заключении внешнеторговых договоров купли-продажи товаров <1>, в том числе с учетом новелл Инкотермс 2010, которые уже освещались в отечественных юридических изданиях <2>.

<1> Инкотермс 2010 прямо указывают на возможность их применения не только во внешних, но и во внутренних контрактах, что отражает уже сложившуюся в отдельных государствах практику. Но, поскольку в Республике Беларусь использование Инкотермс в договорах между отечественными предпринимателями не получило широкого распространения, в настоящей статье идет речь только о договорах международной купли-продажи товаров.

<2> Функ, Я.И. О существенных отличиях между Инкотермс 2000 и Инкотермс 2010 / Я.И.Функ // Промышленно-торговое ПРАВО. - 2011. - N 1. - С. 36 - 41; Овсяйко, С.В. Инкотермс 2010: содержание и основные изменения / С.В.Овсяйко // СС "КонсультантПлюс: Комментарии Законодательства Белорусский Выпуск". Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2011.

### Основания применения Инкотермс

Нередко в договорах, заключаемых резидентами, упоминаются конкретные термины, однако отсутствует прямое указание на необходимость их толкования в соответствии с определенной редакцией Инкотермс. Торговые термины стали общеизвестными, в связи с чем их значения презюмируются, что может обернуться серьезными проблемами.

В первую очередь это касается возможности применения Инкотермс. Конечно, в международной практике были случаи, когда суд применял Инкотермс при рассмотрении внешнеторгового спора даже в отсутствие прямого указания на это в заключенном сторонами договоре <3>. Однако вопрос о возможности применения Инкотермс без прямого указания в договоре до настоящего времени дискутируется и по-разному разрешается в праве и доктрине различных государств, в том числе Республики Беларусь.

<3> Как правило, в таких делах Инкотермс применялись субсидиарно к Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 года (далее - Венская конвенция) (см., например, решения по делам Marc Rich & Co. A.G. vs Irifecna S.p.A. (1995) BP Oil Intl., Ltd. vs Empresa Estatal Petroleos de Ecuador (2003)).

С одной стороны, при урегулировании споров хозяйственный суд вправе применять обычаи

международного делового оборота, содержащиеся в международных правилах толкования торговых терминов, когда участники сделки прямо договорились об этом (часть первая п. 40 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 2 декабря 2005 г. N 31 "О практике рассмотрения хозяйственными судами Республики Беларусь дел с участием иностранных лиц"). Вместе с тем в ст. 26 ХПК предусмотрено, что хозяйственные суды в силу законодательства применяют обычаи, о которых стороны знали или должны были знать и которые широко известны в международной торговле и постоянно соблюдаются в договорах данного рода в соответствующей области торговли. Аналогичное положение содержит Венская конвенция. Возможность использования обычаев международного делового оборота закреплена также в Законе Республики Беларусь от 9 июля 1999 г. N 279-3 "О международном арбитражном (третейском) суде".

Тем не менее, чтобы избежать необходимости доказывать наличие оснований для субсидиарного применения Инкотермс, участникам сделки следует прямо оговаривать в тексте договора использование Инкотермс.

#### Указание Инкотермс в договоре

Инкотермс не единственный документ, содержащий толкование торговых терминов. Ряд терминов, используемых Международной торговой палатой, содержатся также в Едином торговом кодексе США 1952 года. При этом одинаковые по звучанию термины могут существенно различаться по содержанию. Так, белорусский импортер, заключив договор поставки с американским экспортером на условиях FAS (американский порт отгрузки), будет уверен, что экспортер доставит товар в порт отгрузки и разместит его в месте, удобном для погрузки на борт судна, которое обеспечит белорусская сторона. Американский экспортер, напротив, будет считать, что выполнил свои обязательства, если погрузил товар на транспортное средство и отправил его в адрес порта отгрузки. Таким образом, если стороны прямо не оговорят в договоре необходимость применения Инкотермс, белорусскому импортеру, скорее всего, придется встретить товар в порту отгрузки, разгрузить прибывший транспорт, обеспечить погрузку на борт судна и т.д.

Во введении к официальной публикации Инкотермс 2010 содержится рекомендация использовать следующую формулировку для их инкорпорации в договор: "избранный термин Инкотермс, включая поименованное место в соответствии с Инкотермс 2010".

Содержание торговых терминов неодинаково в различных редакциях Инкотермс <4>. В связи с этим целесообразно указывать, какая редакция Инкотермс подлежит применению. В отсутствие такого указания в договорах, заключенных после 1 января 2011 г., общая ссылка на Инкотермс будет интерпретирована как ссылка на Инкотермс 2010, в то время как к ранее заключенным договорам суды, скорее всего, будут применять Инкотермс в редакции 2000 года.

<4> В редакции 2010 года Международная торговая палата изменила подход к определению содержания торговых терминов FOB, CFR и CIF. Если раньше обязанность продавца считалась выполненной в момент, когда товар перешел через поручни судна, то сейчас она считается выполненной в момент, когда продавец разместил товар на борту судна. В силу этого риски утраты или повреждения товара при погрузке на борт судна распределяются иначе.

Аббревиатура базиса поставки не имеет в Инкотермс соответствующего обозначения на русском языке. Таким образом, при выборе базиса поставки необходимо строго придерживаться аутентичной терминологии Инкотермс. При этом конкретный термин лучше указывать на английском языке либо на английском и русском языках с соблюдением "официального" правописания, например "EXW - EX Works (франко-завод)". Использование аббревиатур на русском языке (ФОб, СИП и т.д.) может повлечь неблагоприятные последствия. Так, в 1994 году Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Российской Федерации рассмотрел спор между российским продавцом и покупателем - фирмой Германии. Контракт, заключенный сторонами, содержал условие поставки "франко-граница Брест" (Инкотермс 1990). При вынесении решения арбитры пришли к выводу, что, несмотря на неточное наименование в договоре, между сторонами было согласовано условие DAF. Поэтому суд возложил на продавца обязанность не только поставить очищенный от таможенных пошлин товар для вывоза в согласованное место на границе, но и проинформировать покупателя о том, что товар готов к отгрузке.

Инкотермс требуют четкого определения места назначения или отгрузки. Для некоторых терминов группы C (CIP и CPT), а также группы D (DDP, DAP и DAT) рекомендуется не только указывать конечный

пункт назначения, но и точно определять место в таком пункте, допустим терминал, где груз передается покупателю. Это крайне важно для конкретизации места и момента исполнения обязанностей продавца по передаче товара, а также для распределения рисков и расходов между продавцом и покупателем. Например, термин DAP (если он используется вместо устаревшего термина DAF - доставка до границы) должен всегда сопровождаться указанием точного места на границе, до которого должна быть осуществлена доставка товара. Если при заключении контракта пренебречь этим правилом, то покупатель может оказаться в невыгодном положении, так как продавец будет иметь право выбрать любое удобное ему место поставки на границе.

Инкотермс 2010 систематизируют торговые термины по группам, исходя из того, для какого вида транспорта они применяются. Так, правила для любого вида транспорта устанавливаются терминами EXW, FCA, CPT, CIP, DAT, DAP, DDP. Правила для морского и внутреннего водного транспорта определены терминами FAS, FOB, CFR и CIF. Случайное включение "морских" терминов в "сухопутный" договор не делает его недействительным, однако может вызвать осложнения в ходе исполнения при решении ряда принципиальных вопросов (распределение расходов, момент перехода риска с продавца на покупателя, учет расходов для целей уплаты таможенных платежей, налогообложения и т.п.).

При использовании торговых терминов, которые включают все возможные виды транспортных расходов (например, DDP), стоит отдельно указывать в договоре или счете-фактуре суммы расходов по доставке товаров до и после места ввоза на территорию Таможенного союза. В таможенную стоимость ввозимых товаров не включаются расходы по транспортировке товаров по территории Таможенного союза. Раздельное указание, во-первых, позволяет уменьшить таможенную стоимость товара, что влечет уменьшение таможенных платежей и налоговой базы; а во-вторых, может оказаться решающим, например, для правильного определения страны происхождения товара, так как стоимость импортных материалов, используемых в производстве, не должна превышать 50% цены конечной продукции для целей признания Республики Беларусь страной ее происхождения.

Положения Инкотермс, как и положения Венской конвенции, не определяют момента, с которого право собственности на проданный товар переходит от продавца к покупателю. Момент перехода права собственности по-разному регулируется в национальном законодательстве разных государств. В связи с этим его следует закрепить в договоре. Кроме того, необходимо учитывать, что переход права собственности и переход рисков утраты или повреждения товара - различные юридические понятия.

Так, в постановлении Кассационной коллегии Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 5 декабря 2005 г. по делу N 241-10/04/1209ж указано, что переход права собственности на утраченный груз не может отменить лежащих на грузоотправителе рисков случайной гибели товара в соответствии с условием DDU Инкотермс 2000.

Товар частично не был доставлен грузополучателю в результате пожара, возникшего во время перевозки. Поскольку в силу ст. 17 Конвенции ООН о договоре международной перевозки грузов 1956 года перевозчик несет ответственность за полную или частичную потерю груза или его повреждение, произошедшие в промежуток времени между принятием груза к перевозке и его сдачей, суд закономерно пришел к выводу, что ответственность за частичную утрату груза (в отсутствие вины отправителя и дефектов груза) должна быть возложена на грузоперевозчика.

#### Изменение правил Инкотермс

Правила, установленные Инкотермс, стороны могут модифицировать по взаимному согласию и часто пользуются этим правом на практике, однако не во всех случаях оформляют подобные договоренности надлежащим образом.

В качестве иллюстрации можно привести следующий пример из судебно-арбитражной практики.

Фирма, зарегистрированная в иностранном государстве, обратилась в арбитражный суд Российской Федерации с иском к российскому акционерному обществу. Стороны при заключении внешнеторговой сделки в письменной форме договорились, что поставка товара будет осуществляться на условиях CIF. Фактически она осуществлялась на условиях FOB: продавец поставку не страховал. В пути товар был испорчен: в него попала морская вода во время шторма. Покупатель, получив товар в негодном состоянии, счел это виной продавца, который односторонне изменил условия поставки с CIF на FOB. Иностранная фирма настаивала, что имело место двустороннее изменение договора: продавец отправил по факсу оферту с предложением снизить цену

---

контракта, покупатель в телефонных переговорах согласился с ним. По факту телефонных переговоров продавец принял решение не страховать сделку. Однако в соответствии с применимой к отношениям сторон Венской конвенцией обязательность письменной формы сделки с участием субъекта Российской Федерации распространяется как на договор международной купли-продажи, так и на его изменение. Статья 13 Венской конвенции к письменной форме договора приравнивает только сообщения по телеграфу и телетайпу. Следовательно, изменения контракта в отношении условий поставки в письменной форме не произошло <5>.

-----  
<5> Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 16 февраля 1998 г. N 29 "Обзор судебно-арбитражной практики разрешения споров по делам с участием иностранных лиц".

При изменении в договоре стандартных правил, установленных Инкотермс, следует учитывать конкретные обстоятельства сделки, максимально четко и однозначно формулировать согласованные сторонами условия. Так, в отношении термина EXW общепринятым в коммерческой практике является оказание продавцом покупателю содействия в погрузке товара на поданное покупателем перевозочное средство. Однако согласно правилам использования данного термина оказание подобного содействия не входит в обязанности продавца, он должен лишь обеспечить доступ покупателя к товару. Согласование дополнительной обязанности продавца по отношению к закрепленным в Инкотермс правилам возможно путем включения в договор указания "с погрузкой" после термина EXW. В то же время остается неурегулированным вопрос, несет ли продавец риск утраты либо повреждения товара в период совершения операции по погрузке. Данное положение также должно быть закреплено в договоре. В описанном случае сторонам следует сформулировать согласованное правило путем указания в договоре соответствующего базиса поставки с дополнением: "с погрузкой на риск (и за счет) продавца".

Многочисленное указание в тексте Инкотермс 2010 на обязанность сторон добросовестно сотрудничать в процессе исполнения договора неслучайно. Игнорирование этой обязанности может привести к неблагоприятным последствиям даже для стороны, формально не нарушающей условий договора и правил Инкотермс.