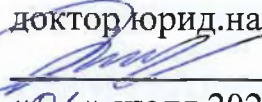


МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«ТЮМЕНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА
Кафедра теории государства и права и международного права

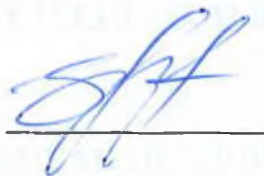
РЕКОМЕНДОВАНО К ЗАЩИТЕ В ГЭК
Заведующий кафедрой
доктор юрид. наук, профессор

О.Ю. Винниченко
«01» июля 2021 г.

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
магистерская диссертация

**ИНКОТЕРМС КАК ИСТОЧНИК ЗАЩИТЫ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ
В МЕЖДУНАРОДНЫХ ТОРГОВЫХ СДЕЛКАХ**

40.04.01 Магистерская программа «Защита прав человека и бизнеса»

Выполнила работу
студентка 2 курса
очной формы обучения



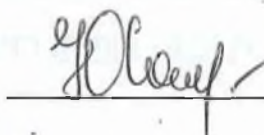
Завьялова Анастасия
Евгеньевна

Научный руководитель
канд. юрид. наук, доцент



Астахова Марина
Анатольевна

Рецензент
юрист, руководитель группы
центра правовой поддержки
ООО «Технологическая
Компания Шлюмберже»



Самсонова Юлия
Евгеньевна

Тюмень
2021 год

ОГЛАВЛЕНИЕ

| | |
|---|----|
| СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ И УСЛОВНЫХ ОБОЗНАЧЕНИЙ | 2 |
| ВВЕДЕНИЕ | 4 |
| ГЛАВА 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ИНКОТЕРМС | 10 |
| 1.1. ПОНЯТИЕ И ОСОБЕННОСТИ ПРАВИЛ ИНКОТЕРМС | 10 |
| 1.2. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРИМЕНЕНИЯ ПРАВИЛ ИНКОТЕРМС | 12 |
| 1.3. ИНКОТЕРМС 2020: ОЖИДАНИЯ И РЕАЛЬНОСТЬ | 14 |
| ГЛАВА 2. РАЗВИТИЕ ПРАВИЛ ИНКОТЕРМС | 22 |
| 2.1. ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ ПРАВИЛ ИНКОТЕРМС | 22 |
| 2.2. ОСОБЕННОСТИ ПРИМЕНЕНИЯ И МЕСТО ПРАВИЛ ИНКОТЕРМС В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ И РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ | 26 |
| ГЛАВА 3. ИНКОТЕРМС КАК ИСТОЧНИК ЗАЩИТЫ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ В МЕЖДУНАРОДНЫХ ТОРГОВЫХ СДЕЛКАХ. | 30 |
| 3.1. ОСОБЕННОСТИ ЗАКЛЮЧЕНИЯ ДОГОВОРА С ПРИМЕНЕНИЕМ ПРАВИЛ ИНКОТЕРМС ВО ВНУТРЕННИХ И ВНЕШНИХ ТОРГОВЫХ СДЕЛКАХ. | 30 |
| 3.2. ОСОБЕННОСТИ ЗАЩИТЫ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ ВО ВНЕШНЕТОРГОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ, РОЛЬ ПРАВИЛ ИНКОТЕРМС В НЕЙ. | 32 |
| 3.3. ОСНОВНЫЕ ПРОБЛЕМЫ, ВОЗНИКАЮЩИЕ ПРИ ЗАЩИТЕ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ В ТОРГОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ, ПУТИ ИХ РЕШЕНИЯ. | 35 |
| ЗАКЛЮЧЕНИЕ | 47 |
| БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК | 51 |

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ И УСЛОВНЫХ ОБОЗНАЧЕНИЙ

ВАС РФ – Высший Арбитражный суд Российской Федерации

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации

ЕС – Европейский Союз

МКАС при ТПП – Международный Коммерческий Арбитражный суд при Торгово-промышленной палате

МКС – Международный Коммерческий суд

ММСП – микро-, малые и средние предприятия

МТП – Международная торговая палата

РФ – Российская Федерация

ЮНСИТРАЛ – Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли

ТПП – Торгово-промышленная палата

EXS – Ex Ship (Франко судно)

EXQ – Ex Quay (Франко пристань)

EXW – Ex Works (Франко завод)

FCA – Free Carrier (Франко Перевозчик)

FAS – Free Alongside Ship (Свободно вдоль борта судна)

FOB – Free On Board (Свободно на борту)

FRC – Free Carrier (Франко Перевозчик) – предшественник FCA

C&F – Carriage And Freight (Перевозка и фрахт)

CFR – Cost And Freight (Стоимость и фрахт) – предшественник CFR

CIF – Cost Insurance And Freight (Стоимость, Страхование и фрахт)

CIP – Carriage and insurance paid to (Стоимость и страхование оплачены до)

CPT – Carriage paid to (Перевозка оплачена до)

DAF – Delivered At Frontier (Доставлено на границе)

DAP – Delivered At Place (Поставка в место назначения)

DAT – Delivered At Terminal (Поставка на терминале)

DCP – Delivered Costs Paid (Доставка оплачена)

DDP – Delivered Duty Paid (Поставка с оплатой пошлин)

DDU – Delivered Duty Unpaid (Поставка, пошлина не оплачена)

DES – Delivered Ex Ship (Поставка с судна)

DEQ – Delivered Ex Quay (Поставка с пристани)

DPU – Delivered Named Place Unloaded (Поставка на место выгрузки)

ICC – International Chamber of Commerce (Международная торговая палата)

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность данной темы заключается в том, что предприниматели вступая в правоотношения между собой и с конечными пользователями, получателями их товаров, работ, услуг, делают это чаще всего путем заключения договоров, соглашений, контрактов. Внушительный объем проблем, возникающий в ходе реализации данных актов является, как правило, следствием правового нигилизма, отсутствием знаний в отношении торговой терминологии, а зачастую и различные толкования одних и тех же терминов в международном торговом обороте. Ситуация может выглядеть проще, но далеко не всегда, когда стороны договора являются резидентами одного государства, подчиняются одним общим законам. Тогда все споры и разногласия можно решить путем обращения к национальному законодательству и урегулировать с помощью него возникшие пробелы. Однако, стоит помнить, что не всегда национальные законодательства идут в ногу с постоянно развивающимся международным частным правом, которое достаточно быстро старается реагировать на изменение динамики устоявшихся общественных отношений в предпринимательской сфере. В том числе не стоит также надеяться на то, что национальным законодательством будет дано определение, толкование какого-либо термина из международной торговли. Не стоит забывать, что внутри страны также возможны разногласия и отсутствие единообразного толкования определенных норм, регулирующих отношения в сфере внешней торговли.

Все усложняется с появлением иностранного элемента в правоотношениях, поскольку, наравне со своим законодательством, взаимодействие сторон рождает необходимость применения международного права.

Кроме того, помимо прочего, стороны приносят в свои правоотношения, помимо своих национальных законодательств, свою культуру, свои обычаи, свой язык, в конце концов, со своей терминологией, в том числе и правовой. Нередко возникают ситуации, когда один и тот же

термин в разных языках имеет разные значения, ничего не имеющие общего между собой – абсолютно противоположные.

Безусловно, указанные выше барьеры являются препятствием для быстрого и динамичного развития международной торговли. Самостоятельно предприниматели, как правило, не могут разрешить эту проблему, да и если бы могли, то при возникновении спора или разногласий не смогли мы найти арбитра, который бы при разрешении спора взял в основу условные договоренности и «предположения» сторон о тех или иных коммерческих терминах.

Данная проблема стоит достаточно остро и на протяжении длительного времени, ученые и исследователи пытаются разрешить ее различными путями, например, поиском и сведением правоприменительной практики, собственным толкованием, изобретением новых способов применения норм и обычаев к внешнеторговым сделкам в целом или части.

Общеизвестным является факт, что правила Инкотермы появились и были разработаны именно в целях сведения к единому знаменателю обычаев торгового оборота в практике международных отношений по купле-продаже товаров. Таким образом, сложно переоценить роль Международных правил толкования торговых терминов (Инкотермс).

Правила Инкотермс теперь являются порой ключевым моментом в регулировании внешнеторговой деятельности не только для продавца и покупателя, но и для правоприменителя, страховщика, перевозчика. В основу развития правил легла идея Международной торговой палаты, появившаяся в 1921 году, которая приобрела свое материальное воплощение в 1936 году (момент выхода первой редакции правил Инкотермс). По настоящий момент развитие правил не останавливается и не может остановиться, поскольку, являясь важным звеном механизма внешней торговли, правила должны постоянно совершенствоваться и подстраиваться под стремительную динамику развития международных торговых отношений.

Комитет по торговым терминам Международной торговой палаты при поддержке национальных комитетов в 1923 году разработал первые шесть правил: FOB, FAS, FOT, FOR, CIF и C&F, которые заложили основу всем будущим версиям правил Инкотермс. Это был достаточно важный и серьезный шаг, потому что ранее внешнеторговая деятельность регулировалась в основном национальными законодательствами, и создание единого кодекса торговых обычаев во многом упростило взаимоотношения предпринимателей по всему миру.

Инкотермс, как ранее говорилось, претерпевают изменения на постоянной основе в связи новыми тенденциями развития торговых отношений для того, чтобы отображать современную практику осуществления международных торговых отношений.

Существуют также различные подходы к Инкотермс в рамках законодательства разных стран. Например, в Украине, Испании, Ираке Инкотермс считается законом, а в таких странах, как, Франция, Германия и Австрия – правила – это скорее правовой обычай, который подлежит применению, если сторонами не будет установлен иной порядок.

На территории РФ Инкотермс также не является законом, поскольку правила не были приняты как в качестве нормативно-правового акта в установленном законом порядке. Торгово-промышленной палатой РФ Инкотермс признается торговым обычаем.

На самом деле, правила Инкотермс созданы так, чтобы регулировать наиболее важные и существенные моменты в вопросах международной купли-продажи товара. Они отражают такие первостепенные условия, как переход риска случайной гибели и повреждения товара, страхование, распределение расходов, обязанности по доставке (способ, место и пр.), т.е. наиболее значимые вопросы для сторон, которые могут стать камнем преткновения в случае возникновения спора, когда правила не были применены к договору. Условия, прописанные в правилах Инкотермы получили такие названия, как «базисы поставки», «базисные условия» или «базисные условия поставки».

Происхождением этих наименований термины обязаны тому, что благодаря им закладывается основа цены, в зависимости от того, какие расходы подлежат включению, а какие нет.

Сложно переоценить также и практическое значение правил, так как они устанавливают определенные нормы и рамки для стороны, что облегчает им взаимодействие в рамках контракта (в части четкого разделения прав и обязанностей относительно наиболее важных аспектов сделки, например) и позволяет осуществлять свое сотрудничество в наивыгоднейшей форме.

Данная тема исследуется постоянно также, как и изменяются сами правила. Среди известных нам научных исследователей можно привести в пример таких, как Н.Г. Вилкова, М.Г. Розенберг, Д.Ф. Рамзайцев, И.С. Зыкин, С.В. Бахин, А.И. Поротиков, Л.В. Лезина, проводивших научные исследования по данной теме. Следует отметить, что правила Инкотермс интересуют не только исследователей-юристов, но и исследователей из смежных отраслей поскольку все-таки основной целью взаимодействия и вообще вступления сторон в какие-либо правоотношения в данной сфере является извлечение для себя экономической выгоды. К исследователям-экономистам, например, можно отнести таких, как Е.Ф. Прокушева, И.Н. Герчикова, О.Яковлева. Хотелось бы отметить, что целиком данная тема, как правило, не рассматривается, лишь отдельные ее аспекты. А при исследовании учеными смежных направленностей, так вообще правовой аспект затрагивается достаточно косвенно и не имеет большого значения.

Как уже говорилось ранее, комплексных системных исследований на предмет применения правил Инкотермс к имущественным отношениям между предпринимателями не проводилось. В нашей российской литературе данная проблема также малоисследована, в частности это относится к применению правил Инкотермс версии 2020 года. Большие практические и теоретические затруднения возникают также в части неисследованности применения правил Инкотермс и в зарубежных странах.

Таким образом, отдельной проблемой в сфере практического применения правил Инкотермс является ее неисследованность. Это препятствует широкому распространению их применения, разработке практических рекомендаций для предпринимателей. Естественно, все эти факторы очень сказываются на развитии внешнеторговой деятельности.

Целью разработки данной выпускной квалификационной работы стало комплексное теоретическое и практическое исследование порядка и основ правового регулирования правил Инкотермс, их практического применения, а также применение Инкотермс в сфере защиты прав предпринимателей при ведении торговой деятельности.

На достижение этой цели направлены следующие задачи:

- раскрыть понятие и особенности правил Инкотермс;
- охарактеризовать правовые основы применения правил Инкотермс в Российской Федерации;
- проанализировать особенности заключения, изменения и расторжения договора с применением правил Инкотермс;
- исследовать особенности защиты прав предпринимателей в торговой деятельности и роль правил Инкотермс в такой защите;
- охарактеризовать роль правил Инкотермс в зарубежных странах;
- выявить особенности применения правил Инкотермс в Российской Федерации.

Исследованием данной темы занимались такие ученые, как Н.Г. Вилкова, М.Г. Розенберг, И.Н. Герчикова, И.С. Зыкин и другие.

Хотелось бы отметить, что более широкая тема, касающаяся свободы договора, является особенно важной в контексте современной экономической ситуации, особенно для Российской Федерации. Ведь в настоящий момент в отношении России введено большое количество санкций со стороны иностранных государств, что осложняет работу и взаимодействие предпринимателей по всему миру. Следует отметить, что правила Инкотермс никак не относятся к регулированию вопроса о самой возможности

возникновения правоотношений и вступления в них коммерческих организаций из разных стран, однако, нужно признать, что весь контекст современно мировой экономики не может не отражаться на торговой деятельности и в том числе на том инструменте, который их регулирует – правилах Инкотермс и динамике их развития. Возможно, сейчас мы не видим прямого воздействия непосредственно на сами правила, но можно сказать с практически стопроцентной уверенностью, что при сохранении такой отрицательной динамики в современной экономике, в будущем это может отразиться и очень повлиять на Инкотермс, поскольку дальше при более детальном анализе темы настоящей диссертации мы увидим, что при разработке новых правил учитывается не только позиция Редакционной коллегии Международной торговой палаты, но и мнение непосредственных участников внешнеторговой деятельности, которые испытывают на себе все трудности, создаваемые в контексте мировой экономической системы.

ГЛАВА 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ИНКОТЕРМС

1.1. ПОНЯТИЕ И ОСОБЕННОСТИ ПРАВИЛ ИНКОТЕРМС

Инкотермс (англ. Incoterms, International commercial terms) — международные правила, которые являются толкованием наиболее широко используемых торговых терминов в области внешнеторговой деятельности между контрагентами из разных стран, более всего, это касается франко (англ. free — «освобождение») — места перехода ответственности от продавца к покупателю. Международные торговые термины представляют собой стандартные условия для контрактов международной купли-продажи, определенные заранее.

Правила Инкотермс разрабатываются Международной торговой палатой и регулярно корректируются каждые 10 лет. Инкотермс в последней редакции вступили в силу с 01 января 2020 года.

К основополагающим положениям указанных правил следует отнести:

- распределение между продавцом и покупателем транспортных расходов, связанных с доставкой товара, имеется в виду четкое разделение между расходами, которые должен нести продавец, и расходами, которые должен нести покупатель, также определяется момент этого перехода;
- момент перехода риска повреждения, утраты или случайной гибели товара с продавца на покупателя;
- момент поставки товара — определение момента фактической передачи продавцом товара покупателю (или транспортной организации), данное обстоятельство подтверждает надлежащее, ненадлежащее выполнение или невыполнение продавцом своих обязательств в отношении срока поставки.

Рассматривая, правила Инкотермс-2020 более детально, можно увидеть, что их структура выглядит следующим образом:

- группа базисов E — минимум обязательств продавца, он осуществляет лишь предоставление товара в распоряжение покупателю;
- группа базисов F — продавец отвечает только за отправку товара, сама перевозка возлагается на плечи продавца;

— группа базисов С — продавец осуществляет и несет расходы на перевозку товара, но риски, связанные с перевозкой, не несет;

— группа базисов D — расходы и риски продавца максимальны (продавец передает товар в распоряжение покупателя в обозначенном месте и осуществляет самостоятельно доставку товара).

Внутри этих групп обязательства незначительно различаются: так, в группе С в отношении базисов CIF и CIP продавец несет обязанность дополнительно застраховать товар, а в группе D по условию DDP продавец должен уплатить импортные пошлины.

Правила Инкотермс направлены на применение не только в международной, но и во внутренней торговле.

По умолчанию правила Инкотермс не распределяют порядок перехода права собственности от продавца к покупателю, последствия невыполнения сторонами обязательств по договору купли-продажи товаров, включая основания освобождения сторон от ответственности, этот аспект регламентируется нормами применимого права или Венской конвенцией. Сама структура Инкотермс сформирована в последовательности увеличения объёма обязательств продавца в отношении базисных условий поставки. [Фонотова, с. 112].

Следует отметить, что правила Инкотермс не являются собой международный договор или нормативно-правовым актом, это, скорее, свод толкования обычаев делового оборота, которые сложились в международной внешнеторговой деятельности.

ИСС предупреждает о поддельных правилах Инкотермс и вводящих в заблуждение предложениях по обучению.

В последние годы в Интернете появилось множество фальшивых версий правил Инкотермс. Сюда входят версии, в названии которых указаны годы, отличные от 2010 года, или тексты, претендующие на то, чтобы быть частичными или полными копиями правил. ИСС предупреждает, что любые

такие материалы, полученные не напрямую от ИСС или национальных комитетов и групп ИСС, скорее всего, будут поддельными.

Неаутентичные версии правил Инкотермс содержат неполную, несанкционированную или неточную информацию, соблюдение которой может привести к ошибкам и судебным разбирательствам в контрактах.

Помимо публичного выпуска новых правил, также доступно официальное обучение, сертифицированное ИСС. Пользователям также рекомендуется знать о вводящих в заблуждение предложениях по «раннему обучению» от других организаций, помимо ИСС, национальных комитетов и групп ИСС или Академии ИСС, которые будут предлагать онлайн-курс и экзамен по правилам Инкотермс 2020.

1.2. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРИМЕНЕНИЯ ПРАВИЛ ИНКОТЕРМС

Согласно пункту 2 статьи 1, статье 421 Гражданского кодекса РФ на территории Российской Федерации действует принцип свободы договора, который заключается в том, что стороны определяют условия договора по своему усмотрению [ГК РФ, с. 8459].

В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора [Конституция, с. 4420].

Следовательно, из указанных норм можно сделать вывод о том, что стороны договора при его заключении вправе использовать не только нормы национального законодательства, но и общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры.

Также хотелось бы указать на аспект толкования правил Инкотермс, в соответствии с ч. 2 ст. 1187 Гражданского кодекса РФ если при определении права, подлежащего применению, юридические понятия, требующие

квалификации, не известны российскому праву или известны в ином словесном обозначении либо с другим содержанием и не могут быть определены посредством толкования в соответствии с российским правом, то при их квалификации может применяться иностранное право.

Кроме того, согласно п. 11 ст. 1211 Гражданского кодекса РФ предусматривает, что если в договоре использованы принятые в международном обороте торговые термины, то при отсутствии в нем иных указаний считается, что сторонами согласовано применение к их отношениям обычаев делового оборота, обозначаемых соответствующими торговыми терминами. Данное положение означает, что стороны самостоятельно выбирают конкретные термины и границы их применения к заключаемому сторонами соглашению (это осуществляется путем составления оговорки в контракте о согласии на применение Инкотермс).

В 2001 году Правление Торгово-промышленной палаты своим Постановлением от 28.06.2001 № 117-13 в целях толкования признало торговые термины «Инкотермс-2000» торговым обычаем [Постановление, с. 1].

Применение правил Инкотермс также обосновывается и в Законе РФ от 07.07.1993 № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже». Так, в п. 3 ст. 28 указывается, что третейский суд принимает решение всегда в соответствии с условиями договора и обязательно учитывает торговые обычаи, которые применимы к данному договору [Закон № 5338-1, электронный ресурс].

В 26 параграфе Регламента Международного Коммерческого Арбитражного Суда при Торгово-Промышленной Палате Российской Федерации указывается, что МКАС всегда должен принимать решения, исходя из условий договора и с учетом торговых обычаев, которые могут быть применены к данному соглашению [Регламент Международного Коммерческого, электронный ресурс].

В пункте 2 ст. 17 Арбитражного регламента Международной Торговой Палаты также можно увидеть соответствующее правило: во всех случаях арбитраж принимает во внимание и основывается на положениях договора и применимых торговых обычаях [Арбитражный регламент, электронный ресурс].

1.3. ИНКОТЕРМС 2020: ОЖИДАНИЯ И РЕАЛЬНОСТЬ

Эмили О'Коннор, директор ICC Knowledge Solutions и члена редакционной группы Инкотермс 2020 предложила Бобу Ронай место в редакционной группе Инкотермс 2020 из-за наличия у него практического опыта с правилами Инкотермс.

Как и в случае с Руководством ICC по транспорту и Инкотермс 2010, Ронай призвал включить точку зрения пользователей правил Инкотермс в процесс разработки Инкотермс 2020. Ронай стремился сделать так, чтобы голос трейдеров был за столом каждой встречи. Он настаивал на том, что правила Инкотермс должны быть написаны на простом английском, а не на юридическом английском языке, с такой структурой предложений, чтобы любой человек, не являющийся носителем английского языка, мог легко их понять.

Призывы Ронай сделать правила Инкотермс более доступными для всех были поддержаны другими членами редакционной группы Инкотермс 2020, которые просили создать мобильное приложение и копии Инкотермс 2020 для перевода на 29 языков.

Редакционная группа Инкотермс 2020 посвятила много часов тому, чтобы последняя редакция правил точно отражала постоянно меняющийся ландшафт мировой торговли. Начиная с 2016 года редакционная группа Инкотермс 2020 получила, проанализировала и обсудила более 3000 комментариев от представительств ICC, известных как национальные комитеты. Члены редакционной группы посетили глобальные «пользовательские» консультации в Пекине в 2017 г. и в Лондоне в 2018 г.

Международная редакционная коллегия собиралась 12 раз в период с июля 2016 г. по сентябрь 2018 г.

Одной из самых больших проблем для редакционной группы Инкотермс 2020 была реакция на комментарии национальных комитетов ICC.

Изменения в правила Инкотермс ожидалось исследователями и выдвигались предположения о грядущих изменениях, у бизнеса также сложились определенные ожидания на основании сложившейся практики и новыми потребностями.

Так, среди таких положений были: исключение базисов поставки EXW, FAS; введение нового условия поставки CNI («Стоимость и страхование»); термин FCA, как самый часто используемый, должен был быть разделен на две подкатегории: один для наземной доставки, другой – для доставки товаров в контейнерах морским транспортом; аналогично с DDP: доставка на терминал/до места назначения с оплатой госпошлины; изменения в страховых обязательствах при условиях поставки CIF и CIP.

Итак, как мы видим, ожидания были достаточно высоки и небезосновательны. Отмена условий поставки EXW обосновывается тем, что эти условия противоречат законодательству ЕвроСоюза, поскольку экспортное таможенное оформление является обязанностью экспортера. Внесение изменений в базисы FOB и CIF обусловлено тем, что более 80% внешнеторгового оборота осуществляется в контейнерах, а эти условия актуальны только для размещения груза навалом или в упаковке.

Что же касается, нового условия CNI – оно означает то, что продавец теперь может нести ответственность за международное страхование грузов.

Кроме того, с каждым годом в мире, в том числе на международном уровне, возрастает роль транспортной кибербезопасности, в связи с чем, возникает потребность в ее обеспечении, стандартизации и регулировании.

По факту же, Инкотермс в 2020 глобальных изменений не претерпели. Не оказалось ни удаленных, ни новых добавленных терминов. Однако, изменения коснулись базиса поставки DAT – он переименован в DPU и

означает теперь доставка на место выгрузки. Теперь термины DAT и DAP не вызывают путаницы, а стороны, вместо определенного терминала, могут согласовать любое место для доставки [ICC Incoterms 2020, с. 12].

Что касается базиса FCA, одного из самых популярных условий, то теперь стороны могут согласовать порядок, при котором покупатель может обратиться к перевозчику для того, чтобы тот выдал бортовой коносамент продавцу, а после этот коносамент будет передан покупателю через банк. [Холопов, 2014, с. 264].

Относительно базисов с необходимостью страховать товар – CIF и CIP, для CIF – необходимо минимальное страховое покрытие, но стороны могут согласовать его увеличение; для CIP – продавец обязан застраховать товар от всех рисков (не менее 110% от стоимости товара), но, опять же, может быть согласован уровень ниже. Это обусловлено тем, что CIF чаще используется для перевозки товара небольшой стоимости навалом и нет нужды в том, чтобы за счет страхового покрытия возрастала конечная цена товара. Термин CIP же используется для более комплексных дорогих грузов, которые требуют более высокого страхового покрытия.

Кроме того, в новых Правилах не исключается возможность использования продавцом или покупателем собственного транспорта для доставки груза или заключения договора грузоперевозки; появился перечень затрат для продавца и покупателя, уточнены детали таможенного оформления и расходов (если риски переходят в стране продавца – ответственность несет покупатель, если риски переходят в стране покупателя – ответственность на продавце); появился перечень требований безопасности (напр., проверка контейнеров); добавлены более расширенные пояснительные примечания.

Хотя новые правила Инкотермс стремятся привести себя в большее соответствие с практикой международной торговли, они также предоставляют возможность пересмотреть некоторые старые злоупотребления правилами Инкотермс и некоторые типичные ошибки. Нет трехбуквенных сокращений,

которые были бы неправильно поняты, искажены или неправильно использованы.

Обращаясь к будущему правил, следует отметить, что Интернет и новые формы цифровых технологий служат преимуществом для распространения информации о правилах Инкотермс в будущем. Теперь все у нас под рукой, в Интернете, на наших мобильных телефонах. Распространение этих правил для ИСС является огромным благом для ИСС, и их знает, вероятно, в 5-10 раз больше людей, знавших Инкотермс 2010. Инкотермс 2020 включает в себя приложение для мобильных телефонов, которое помогает пользователям правил получать обновления о последних новостях, событиях и доступе к сертифицированным экспертам.

Кроме того, ИСС работает с Perlin, блокчейн-компанией, базирующейся в Сингапуре, над выпуском правил Инкотермс с использованием технологии «умных контрактов».

За последнее десятилетие цифровые технологии и изменение климата повлияли на международную торговлю. Не многие руководители бизнеса могут сказать, что они были в авангарде обоих этих движений. Дорджи Сан, генеральный директор и соучредитель Perlin, может.

От создания собственной компании по разработке программного обеспечения в качестве студента университета до создания компании по торговле выбросами углерода для сохранения тропических лесов Сан был движущей силой цифровизации торговли и борьбы с изменением климата. Теперь он обращает свое внимание на оптимизацию правил Инкотермс с помощью технологии блокчейн.

В 2018 году Сан основал Perlin, сингапурскую технологическую компанию по блокчейну, чтобы расширить возможности бизнес-сообществ по всему миру.

Технология блокчейна Perlin, известная как Wavelet, позволяет компаниям отслеживать данные непосредственно в публичном реестре. Делая

эти данные общедоступными с помощью публичного реестра, предприятия могут оптимизировать свои операции и цепочки поставок.

В апреле 2019 года Перлин и Международная торговая палата (ИСС) подписали соглашение о предоставлении бесплатного доступа к блокчейну Perlin 45 миллионам членов ИСС в более чем 100 странах. В рамках соглашения ИСС и Perlin также объявили о создании Центра будущей торговли в Сингапуре, который послужит инновационным центром для инициатив в области блокчейна и цифровых технологий.

Что касается Инкотермс 2020, технология блокчейн может помочь оптимизировать распространение правил. В частности, как способ уменьшить зависимость правил Инкотермс от бумаги. Учитывая сенсорную технологию блокчейна за счет использования датчиков и дронов, несомненно, есть способ начать сокращать использование бумаги.

Технология блокчейн также может уменьшить количество ошибок или неверных толкований Инкотермс. Если бы мы могли оцифровать документацию некоторых крупных торговых компаний, показывающую буквально десятки тысяч электронных писем, продаваемых только для координации, мы могли бы улучшить этот процесс и сделать его более эффективным.

В будущем Сан рассматривает правила Инкотермс как самоисполняющиеся контракты. По словам Сана, эти контракты, известные как «умные контракты», будут беспрепятственно выполнять правильные правила Инкотермс для сторон, участвующих в торговле друг с другом.

Благодаря блокчейн-реестру Perlin компании любого размера, включая микро-, малые и средние предприятия (ММСП), получат возможность оптимизировать свои цепочки поставок и снизить затраты.

По мнению Сана, преимущества технологии блокчейн и данных не ограничиваются только правилами Инкотермс. Если вообразить мир через десять лет с датчиками, наноспутниками, дронами, со всеми формами сбора данных и этими данными, которые будут храниться в цепочке блоков, тогда

будущее должно быть за непрерывными многомерными данными с использованием искусственного интеллекта и алгоритмов. Используя данные и цифровые технологии, глобальная торговая система может решить такие масштабные насущные проблемы, как изменение климата.

Специальные учебные занятия ИСС помогают обеспечить надлежащее применение правил Инкотермс. Академия ИСС, специализированная платформа электронного обучения ИСС, предлагает учебные курсы Инкотермс 2020, а также сертификат Инкотермс 2020. Онлайн-обучение включает интерактивные тематические исследования, которые позволяют слушателям применять свое понимание правил Инкотермс путем моделирования реальных сценариев работы. Содержание курса было написано ведущими экспертами для обеспечения соответствия стандартам качества ИСС.

Инкотермс 2020 доступен для покупки через платформу электронной коммерции ИСС: ИСС Knowledge 2 Go. Издание 2020 года доступно более чем на 29 языках – начиная с эстонского до пушту, при этом всемирная сеть офисов ИСС предлагает переведенные версии, а также обучающие семинары и мероприятия, чтобы помочь пониманию пользователей во всем мире.

Что касается будущего, кажущегося достаточно отдаленным, но таковым не являющимся, то 50 лет назад Нил Армстронг стал первым человеком, высадившимся на Луну. Космическая миссия «Аполлон-11» захватила сердца и умы мира, вдохновив новое поколение ученых, новаторов и предпринимателей.

В том же духе новое поколение предпринимателей борется за победу в следующей космической гонке. Технологические достижения, удешевление затрат и поддержка национальных правительств превратили космические путешествия из голливудских фантазий в коммерческую реальность. От туризма до торговли космос предоставит бизнесу, правительствам и обществу новые возможности для развития. Какие правила будут регулировать отношения между государствами по мере развития космоса? Как

предприятиям разрешать споры, возникающие из космоса? Что происходит, когда доставка груза из Панамы в Гонконг перехватывается в космосе?

В будущем у нас появится внеземной транспорт, нам необходимо учитывать не только то, как будет осуществляться транспортировка, но и ответственность, передачу рисков и распределение затрат.

Как развивающаяся область права, новые правила и юридические стандарты, касающиеся деятельности за пределами Земли, будут продолжать развиваться. По словам Рохас Гарсиа, на данный момент количество споров, связанных с деятельностью в космосе, очень ограничено, и стороны обычно находят способы урегулирования споров.

Индустрия настолько молода, что никто еще не хочет воевать, и все сотрудничают. Когда возникает проблема с контрактом, обычно стороны решают ее таким образом, чтобы проект можно было продолжить, поэтому на данный момент у нас не так много споров в космическом секторе.

Что касается международно-правовых стандартов, космическая область опирается на ряд договоров, разработанных еще в 1970-х и 1980-х годах. Все эти договоры обычно связаны с обязательствами государства перед государством, но не содержат ссылок на юридические обязательства и ответственность частных лиц, действующих в космосе.

В отсутствие стандартов правила Инкотермс могут разрешить такие вопросы, которые связаны с затратами, рисками и ответственностью предпринимателей, которые осуществляют свою деятельность в космосе. Очень важно, чтобы стороны, участвующие в договоре, говорили на одном языке, это обеспечивает более точное понимание ими своих прав и обязанностей. Необязательно этот язык должен быть унифицирован и обязательным для применения.

Чтобы идти в ногу с постоянно меняющимися условиями мировой торговли, правила постоянно обновляются, чтобы противостоять новым вызовам, с которыми сталкиваются импортеры или экспортеры по всему миру. В грядущую эпоху космической торговли неотъемлемые отношения между

импортером и экспортером все еще будут существовать, но могут возникнуть новые сложности.

В ответ на эти потенциальные проблемы правила Инкотермс должны обновляться соответствующим образом. Самая важная часть правил Инкотермс заключается в том, что они действительно адаптируются к потребностям сторон. В тот момент, когда они перестанут приспосабливаться, они перестанут быть полезными, международная торговля не может позволить себе роскошь иметь устаревшие условия.

Правила Инкотермс должны учитывать не только новую арену торговли, но и иметь возможность адаптироваться к скорости космической торговли. Торговля между странами, выходящими за пределы Земли и возвращающимися, будет намного быстрее, чем движение по прямой через поверхность Земли. Транспорт станет более быстрым, нужно будет реагировать так же быстро.

ГЛАВА 2. РАЗВИТИЕ ПРАВИЛ ИНКОТЕРМС

2.1. ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ ПРАВИЛ ИНКОТЕРМС

После того, как в 1919 году был создан ИСС первоначальной идеей стала помощь и содействие международной торговле. В начале 1920-х годов Международная торговая палата стала приходить к пониманию торговых терминов, которые использовались предпринимателями в ходе осуществления своей деятельности. В связи с чем, было проведено исследование, которое выявило ряд терминов используемых в торговой деятельности среди тринадцати стран. После опубликования результатов в 1923 году, стало ясно, что существуют большие противоречия и различия в толковании данных терминов.

Потребовалось провести дополнительные исследования в 1928 году, чтобы выявить и классифицировать существующие разночтения. Однако, в этот раз Международная торговая палата взяла за основу для исследования торговые обычаи, используемые уже в более чем тридцати странах.

Результатом данных исследований следовало опубликование первой редакции правил Инкотермс. Основными условиями стали FAS, FOB, C&F, CIF, Ex Ship и Ex Quay. Целью создания данных унифицированных правил стало предоставление предпринимателям свода классифицированных терминов для упрощения их взаимодействия в рамках внешнеторговой деятельности, которые отражали наиболее распространенные и часто используемые обычаи в коммерческой деятельности.

Начиная с выпуска первой редакции, правила Инкотермс обновлялись и корректировались на постоянной основе экспертами Международной Торговой Палаты, среди которых и юристы, и представители бизнеса. Эта необходимость вызвана постоянной динамикой развития внешнеторговой деятельности.

Обновление правил происходило несколько раз: в 1953 г., 1967 г., 1976 г., 1980 г., 1990 г., 2000 г., 2010 и 2020 г. годах (Таблица 1).

Таблица 1

| 1953 | 1967 | 1974 | 1980 | 1990 | 2000 | 2010 | 2020 |
|---------------------|---------------------|--|--|----------|---------|-------------|-------------|
| EXW | EXW | EXW | EXW | EXW | EXW | EXW | EXW |
| | | | FRC | FCA | FCA | FCA | FCA |
| FAS | FAS | FAS | FAS | FAS | FAS | FAS | FAS |
| FOB/ FOR/ FOT | FOB/ FOR/ FOT | FOB/ FOR/ FOT/ FOB Airport | FOB/ FOR/ FOT/ FOB Airport | FOB | FOB | FOB | FOB |
| C&F | C&F | C&F | C&F | CFR | CFR | CFR | CFR |
| CIF | CIF | CIF | CIF | CIF/ CIP | CIF/CIP | CIF/ CIP | CIF/ CIP |
| CPT/ DCP | CPT/ DCP | CPT | CPT | CPT | CPT | CPT | CPT |
| EXS | EXS | EXS | EXS | DES | DES | | |
| EXQ | EXQ | EXQ | EXQ | DEQ | DEQ | DAT | DPU |
| DAF | DAF | DAF/DCP | DAF | DAF/DDU | DAF/DDU | DAP | DAP |
| Delivered | DDP | DDP | DCP | DDP | DDP | DDP | DDP |

Некоторые затруднения в изменении правил Инкотермс возникли в связи с тем, что произошла Вторая мировая война, и новые редакции правил не выходили и исследования не возобновлялись до 1950-х годов. В 1953 году была выпущена первая редакция правил после войны. Были добавлены три новых условия для неморских перевозок, в том числе это связано с тем, что выросло количество железнодорожных перевозок. Среди новых базисов добавились: FOR (бесплатно на железной дороге), FOT (бесплатно на грузовике), DCP (стоимость доставки оплачена). [Инкотермс, с. 131].

После, МТП выпустила еще одну обновленную версию правил, где решалась проблема неверного толкования предыдущей версии правил. В эту

версию были добавлены новые условия: DAF – адресная доставка на границе и DDP – доставка в пункт назначения.

В 1974 году произошел рост использования воздушного транспорта в коммерческих отношениях, это стало поводом для появления новой версии наиболее распространенных торговых условий. Так появился новый термин FOB Airport (Free on Board Airport). Добавление этого правила преследовало цель убрать недопонимая, связанные с толкованием термина FOB (Free on Board), указав точное используемое «судно».

Как уже говорилось ранее, внешняя торговля постоянно меняется и появляются все новые виды товаров, услуг, способы перевозки, страхование и пр. [Оболенский, с. 273]. В общих чертах эти изменения можно классифицировать по следующим вехам:

1. 1980 г. – возникает необходимость в пересмотре правил в связи с увеличением перевозок грузов в контейнерах и новых процессов, связанных с документооборотом. В новой редакции был добавлен термин FRC (Free Carrier... Named at Point). Он регулировал вопрос приема товара на берегу, например, на контейнерной площадке, а не на борту судна.

2. 1990 г. – данная версия упростила условия франко-перевозчика, были удалены термины для конкретных видов транспорта (FOR – Free on Rail, FOT – Free on Truck и FOB Airport – Free on Board Airport). Вместо них решили использовать один общий термин FCA (Free Carrier at Named Point). Дополнен раздел правил, связанный с обязанностями продавца предоставить документы, поскольку стало возможным вместо документов на бумажном носителе, предоставлять EDI сообщения, если сторонами был согласован электронный способ документооборота.

3. 2000 г. – согласно условиям FAS на продавца возложили обязанности по таможенному оформлению товара (до этого этот вопрос относился к зоне ответственности покупателя); согласно условиям FCA на продавца возложена обязанность по погрузке товара на транспортное средство, которое предоставляется покупателем, также добавлена обязанность покупателя о

принятии товара не разгруженным в случае его доставки транспортным средством продавца.

4. 2010 г. – новая редакция касалась объединения терминов группы D: были исключены термины DAF (доставка на границе), DES (доставка с корабля), DEQ (доставка с причала) и DDU (доставка без оплаты пошлин), добавлена DAT (доставка на терминал) и DAP (доставка на место). Также в новой версии правил была увеличена обязанность продавца и покупателя по обмену достоверной информацией и сотрудничеству, в частности это относится к «строковым» продажам. [Рамберг, с. 205].

Подготовкой проекта новой редакции правил занимается, как правило, он доверяется сначала международной Редакционной группе, в которую включаются исследователи-представители разных стран, имеющие признанный авторитет в области права международной торговли, а также устойчивые деловые связи с МТП.

В целях широкого распространения и сбора максимального количества обратной связи, через национальные комитеты МТП проект новой версии правил отправляется конечным пользователям – чаще всего наиболее профессиональным представителям бизнеса для обсуждения и, может быть, внесения своих комментариев.

После того, как данный этап пройден, Комиссия по коммерческому праву и практике МТП выносит проект новых правил с комментариями и финальными изменениями на рассмотрение Исполнительного комитета МТП для окончательного утверждения.

Все эти этапы имеют большое значение для широкого признания авторитета правил Инкотермс, поскольку учитывают мнение всех участников: не только самой Редакционной группы и национальных комитетов МТП, но и профессионального сообщества – коммерческих организаций из разных стран, осуществляющих свою деятельность в международной торговле на постоянной основе. Видится, что это общая согласованная позиция сторон,

участвующих в создании, правил, их применении и регулировании своих правоотношений.

2.2. ОСОБЕННОСТИ ПРИМЕНЕНИЯ И МЕСТО ПРАВИЛ ИНКОТЕРМС В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ И РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Следует отметить, что в России Инкотермс рассматриваются в качестве неофициальной кодификации правил во взаимоотношениях с иностранными партнерами, судебным органам (арбитраж, третейский суд), который разрешает экономические споры, осложненные иностранным элементом, должны принимать во внимание положения правил Инкотермс в том случае, когда стороны согласовали в договоре их в качестве регулятора своих отношений [Инкотермс 2010, с. 98].

Если стороны пришли к согласию в отношении применения Инкотермс в контракте, то судам необходимо применять правила тогда, когда их положения не вступают в противоречие с императивными нормами российского права.

Относительно положения правил в зарубежных странах, то, например, в Ираке (по всем внешнеторговым сделкам) и Испании (в отношении импортных сделок) (Королевский декрет, изданный в Испании 14 сентября 1979 года), правила Инкотермс имеют силу закона и их применение к внешнеторговым отношениям носит обязательный характер.

Во Франции и в Германии Инкотермс квалифицируются как международный торговый обычай. Во взаимоотношениях же с американскими партнерами рекомендуется использовать Инкотермс, так как в США широко используются иные торговые термины (Единообразный торговый кодекс США - Uniform Commercial Code, UCC или ЕТК, а также пересмотренные американские торговые термины 1941 года) [Инкотермс 2010, с. 446].

Правила Инкотермс имеют назначение регулировать внешнеторговые сделки по договорам купли-продажи. Однако, не существует запрета относительно применения Инкотермс во внутренних сделках. Это следует

напрямую из ст. 421, 422 Гражданского Кодекса РФ. В соответствии с указанными статьями условия договора определяются по согласованию сторон, за исключением случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. Таким образом, если стороны пришли к соглашению о том, что их внутренние отношения по договору поставки будут регулироваться Инкотермс полностью либо в определенной части вопросов, указанные правила будут применяться в той части, в которой российским законодательством допускается такое регулирование.

Использование Инкотермс позволяет достичь единообразного в торговом обороте уточнения диспозитивных правил ст. 458 (о моменте исполнения обязанности продавца передать товар), ст. 459 (о моменте перехода риска случайной гибели товара), ст. 510 ГК РФ (определяющей порядок поставки товара в виде двух условий: либо путем отгрузки его транспортом, предусмотренным договором поставки, что соответствует условию "франко-перевозчик" FCA Инкотермс-2010, либо путем получения товаров покупателем в месте нахождения поставщика).

Статья Холопова Константина Владимировича по теме: «Инкотермс 2020: основные изменения для заключения и исполнения договоров международной купли-продажи товаров» проанализирована на предмет основных изменений в новых правилах в сравнении с их предыдущей редакцией [Холопов, 2020, электронный ресурс].

В данной статье определяется не только внутренние изменения самих терминов, но и структура самого документа. Так, уделяется внимание вступительному слову Генерального секретаря МТП и достаточно объемному по содержанию введению. Но, все же, основной акцент делается на различия между Инкотермс 2010 и 2020.

Всего можно наблюдать семь разновидностей изменений. Первая касается нового документального обеспечения поставки по базису FCA – Франко перевозчик – выдача перевозчиком коносамента с бортовой отметкой.

Следующее изменение – переименование в терминах DAT в DPU – место доставки больше не ограничивается терминалами. По базисам CIF и CIP предусматривается минимальный и максимальный уровень страховки, но появляется возможность увеличить или снизить его соответственно. Также добавлен список расходов, подлежащих распределению между продавцом и покупателем, подробный порядок таможенного оформления товара, требования по безопасности.

Также мной было выделено два основных подхода относительно места и статуса правил Инкотермс в российском праве. К первой группе относится позиция о том, что правила имеют неправовой характер, не являются источником правового регулирования – являются лишь торговым обычаем. Данной позиции придерживаются такие исследователи, как М. М. Богуславский, Г. Д. Дмитриева, С. В. Бахин.

Вторая позиция характеризуется тем, что правила Инкотермс имеют все признаки обычая делового оборота несмотря на то, что не зафиксированы в каких-либо нормативных документах. Этой точки зрения придерживаются такие авторы, как Н. Г. Вилкова, М. Г. Розенберг. Эта позиция подтверждается также статьей 5 Гражданского Кодекса РФ, которая признает обычаем сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Так, МКАС при ТПП придерживается второй точки зрения и ссылается на правила даже если стороны не ссылались на них в контракте. Однако, ранее в практике российских арбитражных судов встречалась такая позиция, когда суд применял правила Инкотермс только в том случае, если стороны договорились об их применении в договоре. Это можно увидеть, например, в п. 11 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25 декабря 1996 г. №10 [Информационное письмо, электронный ресурс].

В настоящее время, в связи с освещением этого вопроса в различных нормативных актах, внутренних регламентах и Постановлении Правления ТПП, первая точка зрения может быть признана неактуальной.

Статья Вилковой Нины Григорьевны по теме: «Применение Инкотермс в практике МКАС при ТПП РФ» проанализирована на предмет регулирования внутренних сделок правилами [Вилкова, электронный ресурс].

Нина Григорьевна считает допустимым применение правил Инкотермс к внутренним договорам, в обоснование своих доводов она ссылается на нормы Гражданского Кодекса РФ и их уточнение правилами, в частности момент исполнения обязанности передать товар и переход риска случайной гибели. Также присутствует ссылка на то, что правила Инкотермс применяются во внутренних договорах и это является нормальной практикой у отечественных предприятий. Кроме того, Вилкова Н.Г. обращает внимание и на то, что в нормативно-правовых актах нет прямого запрета на применение Инкотермс во внутренних отношениях.

Правила ИСС применяются к международной торговле во всем мире и поддерживаются Комиссией Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ).

Инкотермс вступают в силу только тогда, когда покупатель и продавец конкретно ссылаются на них в рамках своего договора. Затем договаривающиеся стороны должны согласовать, какой Инкотермс будет конкретно применяться к их бизнесу и, прежде всего, о том, какую версию Инкотермс они согласовали, поскольку существует несколько языковых версий Инкотермс.

Инструкции по применению Инкотермс сами по себе не становятся частью контракта. ИСС прямо указывает, что инструкции по применению предназначены только для того, чтобы помочь пользователю быстро найти наиболее подходящий пункт для него и его бизнеса. Однако точное рассмотрение пункта не заменяет инструкции по применению.

ГЛАВА 3. ИНКОТЕРМС КАК ИСТОЧНИК ЗАЩИТЫ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ В МЕЖДУНАРОДНЫХ ТОРГОВЫХ СДЕЛКАХ.

3.1. ОСОБЕННОСТИ ЗАКЛЮЧЕНИЯ ДОГОВОРА С ПРИМЕНЕНИЕМ ПРАВИЛ ИНКОТЕРМС ВО ВНУТРЕННИХ И ВНЕШНИХ ТОРГОВЫХ СДЕЛКАХ.

Как известно, правила Инкотермс созданы для единообразного толкования обычаев делового оборота. В основе своей они регулируют порядок перехода риска случайной гибели товара, таможенного оформления, страхования поставки. Правила применимы исключительно к договорам купли-продажи товара, купля-продажа нематериальных товаров не являются предметом регулирования Правил. Также важно иметь в виду, что правила не регулируют порядок разрешения споров и ответственность сторон в случае нарушения условий контракта.

Для Российской Федерации применения Правил является рекомендательным, однако, при заключении договора следует учитывать то, что для контрагента по законодательству его страны, применение Инкотермс может быть обязательным условием для заключения договора (например, в Испании при импорте).

Итак, в целях приведения сотрудничества к единому знаменателю, используя правила Инкотермс, в договоре необходимо взять за основу согласованный с контрагентом базис поставки, который может быть дополнен в соответствии с интересами сторон, что должно быть обязательно отражено в тексте контракта.

Кроме того, хотелось бы отметить, что даже введение в действие новых правил Инкотермс в 2020 году не ограничивает право контрагентов применять и использовать для регулирования своих отношений по договору другие правила, принятые ранее.

Также важно помнить, что сами по себе Правила не являются заменой договору, поскольку они регулируют лишь определенный перечень условий,

которых для ведения успешной внешнеэкономической деятельности явно недостаточно. Для полноты условий контракта все же потребуется добавить в него дополнительные условия, касающиеся порядка разрешения споров, ответственности сторон и других пунктов.

Для того, чтобы избежать разногласий и споров относительно применения Правил во внешнеторговом контракте, необходимо соблюдать некоторые рекомендации, сформированные на опыте участников внешнеторговых отношений:

1. Обязательно указывать год издания правил Инкотермс при ссылке на них в договоре, чтобы наверняка знать версию правил, применимую к договору, и перечень прав и обязанностей, возникших у сторон;
2. Достаточно четко указывать терминал, порт, момент и место исполнения обязательств в зависимости от выбранного базиса, чтобы избежать разногласий;
3. Важно правильно указывать наименования выбранного термина, иначе, при отсутствии его условий в тексте документа, существенно снижаются шансы на защиту своих прав;
4. Правила действуют только при наличии соответствующей оговорки в контракте;
5. Условия в контракте должны соответствовать выбранному термину, иначе возникнут сомнения относительно того, какой же порядок поставки, таможенного оформления и страхования применим в договоре. В практике при разночтении условий контракта и указанного термина, по умолчанию будут применяться условия контракта;
6. Если существуют очевидные риски при поставке товара, следует учесть базисы поставки и уточнить размер страхования при необходимости;
7. Нельзя выходить за пределы применения Правил, например, применять традиционные «морские» термины в отношении смешанных перевозок, перевозок в контейнерах и т.д.

Существует большой потенциал для конфликта между обязательствами, вытекающие из согласованного базиса Инкотермс и таможенных обязательств сторон. Это часто относится к экспорту, так как нужно применять положения таможенного законодательства и национальные требования экспортного контроля. Важно учесть, что эти два разных правовых режима имеют противоречивые цели. Лучше всего проиллюстрировать потенциальный конфликт между Инкотермс, таможенными положениями закона и экспортного контроля с использованием правила EXW.

Так, если немецкий продавец продает покупателю из США по EXW, самое простое было бы сделать покупателя из США экспортером. По способу определения экспортера в таможенном законодательстве ЕС Покупатель из США, как учреждение за пределами ЕС, не может взять на себя роль экспортера для таможенных целей.

Вместо этого он должен нанять экспедитора, зарегистрированного в ЕС, выступать в качестве экспортера и брать на себя соответствующие обязанности в обмен на дополнительную плату. В противном случае немецкий продавец может быть назначен экспортером либо уступить обязательства по экспорту товара для продажи на территорию, не входящую в ЕС, став участником экспортного соглашения ЕС, в котором таможня Германии придерживается этой позиции (это риск).

3.2. ОСОБЕННОСТИ ЗАЩИТЫ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ ВО ВНЕШНЕТОРГОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ, РОЛЬ ПРАВИЛ ИНКОТЕРМС В НЕЙ.

Что же понимается, когда речь идет о защите прав предпринимателей? В первую очередь, защита прав подразумевает собой совокупность механизмов по восстановлению нарушенных прав определенными способами с возможностью применить меры юридической ответственности.

Важно отметить, что способы защиты права обусловлены применимым правом, поскольку во внешнеторговой деятельности стороны являются резидентами разных стран.

Под способами защиты прав понимаются закрепленные законом материально-правовые и процессуальные меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и осуществляется воздействие на правонарушителя. [Степанова, с. 77].

Материально-правовые способы защиты прав подразделяются на пресекательные, восстановительные и штрафные. Штрафными способами защиты можно считать неустойку, проценты за пользование чужими денежными средствами. [Гринь, с. 15].

Также существует судебный и досудебный способ защиты права. Первый заключается в обращении в компетентный судебный орган по разрешению споров, а второй – претензионный порядку урегулирования спора. [Вершинин, с. 95].

Отдельным способом защиты права является обращение в третейский суд.

Конечно же, стоит поговорить преимущественно о разрешении споров путем обращения в компетентный суд, выбранный или подходящий для рассмотрения спора.

Прежде чем говорить о применении правил Инкотермс, которые носят в Российской Федерации рекомендательный характер, хотелось бы сказать об аспекте применения правовых норм при разрешении споров.

Так, в договорах между контрагентами из разных стран, чаще всего стороны указывают применимое право в договоре, однако, если стороны не выбрали применимое право (прямо или косвенно не указали его в договоре), то по российскому законодательству применяется право страны, где на момент заключения договора находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора.

Также стороны в договоре могут определить арбитраж, который будет рассматривать спор в случае его возникновения. Но, следует отметить, что

согласно Постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 9 июля 2019 г. № 24 «О применении норм международного частного права судами Российской Федерации» если стороны и согласовали компетентный орган, то это вовсе не означает, что стороны выбрали применимым правом право того же государства [Постановление № 24, электронный ресурс].

Итак, что касается самих правил Инкотермс, то МКАС на практике зачастую применяет правила к договору, даже если стороны конкретно не согласовали это в его тексте, если все по факту присутствуют все условия из определенного термина или стороны совершают действия, подпадающие под его условия. Однако, это вовсе не означает, что не возникает никаких проблем при их применении в суде.

Так, например, названный базис может не совпадать с условиями контракта, намерениям сторон, условия договора могут указывать на другой термин.

Вообще сами Правила, как уже упоминалось ранее, регулируют определенные условия, они не могут самостоятельно и полноценно заменить сам контракт. Поэтому, в отношении спорных вопросов, суд будет руководствоваться положениями договора и, соответственно, Правилами, ссылка на которые будет в нем сделана, при условии, что у суда не возникнет сомнений относительно применимого базиса.

Кроме того, в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 9 июля 2019 г. № 24 говорится, что если стороны использовали в договоре торговые термины, содержащиеся в Правилах по использованию национальных и международных торговых терминов - Инкотермс, однако не сделали ссылку на Инкотермс, при отсутствии доказательств иного намерения сторон считается, что сторонами согласовано применение к их отношениям Инкотермс в редакции, действовавшей на дату заключения договора (пункт 11 статьи 1211 ГК РФ). В этом случае положения Инкотермс имеют приоритет перед диспозитивными нормами договорного статута. [Постановление № 24, электронный ресурс].

3.3. ОСНОВНЫЕ ПРОБЛЕМЫ, ВОЗНИКАЮЩИЕ ПРИ ЗАЩИТЕ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ В ТОРГОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ, ПУТИ ИХ РЕШЕНИЯ.

Поскольку мы рассматриваем вектор судебной защиты предпринимателей, то начнем в разбора типичных проблем, возникающих в этих органах, связанных с применением правил Инкотермс [Синева, электронный ресурс].

Итак, одной из основных проблем становится неточное указание условий согласно выбранного базиса поставки. Например, стороны не указывают конкретный порт, терминал или иное место назначения. В связи с чем, возникает ряд вопросов у контрагента, и при разрешении такой ситуации в суде, суд придерживается следующей позиции: поскольку правила Инкотермс не регулируют порядок перехода права собственности, а лишь регулируют переход риска случайной гибели, объем и момент исполнения обязательств сторонами. Раз в договоре отсутствует указание на конкретный порт, то поставщик вправе поставить товар в любой порт. Например, такой кейс отражен в Постановлении от 31 августа 2015 г. по делу № А24-1845/2015 Арбитражного суда Дальневосточного округа [Постановление, электронный ресурс].

Правила Инкотермс касаются доставки и, следовательно, важны конкретные места.

CFR Шанхай может быть недостаточно конкретным, чтобы указать, в какой порт следует организовать фрахт. Если стороны хотят быть уверенны в доставке товаров в порт назначения, то «условия D» (DAP, DPU и DDP), обычно используемые в нефтегазовом секторе, могут быть более подходящими.

В таких случаях, особенно когда транспортировка может быть организована по суше или по морю, ключевое значение имеет точное место доставки. DAP Шанхай, Терминал 2 аэропорта, подчеркивает специфичность, рекомендуемую во избежание осложнений, связанных с местом доставки.

Это означает, как уже говорилось ранее в работе, что несмотря на указание базиса поставки, требуется достаточно четкое обозначение места исполнения обязательств, иначе сторона договора, чье право нарушено, не сможет предъявлять претензии относительно нечетко зафиксированного обязательства.

Возникает также ряд проблем, связанных с налогообложением, в связи с непониманием того, регулируют ли правила Инкотермс переход права собственности.

Здесь уже возникают разногласия в позициях налоговых органов и судов. Так, существует позиция, что Правила не регулируют момент перехода права собственности и, соответственно, условия поставки согласно определенному базису не имеют значения для целей налогообложения. Этой позиции придерживаются налоговые органы (Письма УМНС России по г. Москве от 12.10.2004 N 11-15/65542, от 16.06.2004 № 11-10/40146) и судебные органы (Постановления Президиума ВАС от 23.06.1998 № 3846/97; ФАС Московского округа от 12.12.2007 № КА-А41/12858-07 по делу № А41-К2-3448/07; ФАС Западно-Сибирского округа от 15.05.2006 № Ф04-2061/2005(22271-А03-34) по делу № А03-6395/04-3). [Письмо УМНС, электронный ресурс], [Постановление Президиума ВАС, электронный ресурс].

Однако, в противовес такой позиции возникает другая – когда Инкотермс все-таки могут регулировать момент перехода права собственности (Постановление ФАС Поволжского округа от 22.10.2010 по делу № А55-38061/2009).

Хотелось бы особенно отметить, что зарубежные пользователи правил (и ИСС в том числе) имеют единодушие в этом вопросе и понимают, что Инкотермс не решает вопроса перехода права собственности на товары. Право собственности на товары является отдельным понятием риска, и переход права собственности определяется контрактом, как правило, при оплате товаров.

Стороны должны уделять пристальное внимание переходу риска и правового титула, поскольку триггер для каждого этапа может не совпадать.

Итак, мы выделили некоторые аспекты, возникающие при рассмотрении дел судами Российской Федерации. Теперь хотелось бы обратить внимание на то, какие кейсы случаются в ICC и какую позицию он принимает.

International Commercial Court имеет устойчивую позицию в ряде некоторых спорных вопросов, возникающих в ходе применения правил Инкотермс. Так, например, когда в контрактах лизинга, подряда, аренды, оказания услуг делается ссылка на Инкотермс, нужно конкретно указать обязательства или часть контракта, которую будут регулировать данные Правила. Однако же, если такие обязательства или такую часть контракта выделить невозможно, то, скорее всего, Инкотермс будут неприменимы к такому договору.

Также Международный Коммерческий Суд имеет устойчивую позицию в отношении внесения дополнений в контракт сторонами относительно правил Инкотермс. В таком случае судом принимается решение, что более узкие специальные нормы превалируют над общими, и, вероятнее всего, при принятии решения суд будет руководствоваться данными нормами.

Другой аспект, в отношении которого МКС высказывается категорично связан с применением правил Инкотермс к контракту в целом. Так, когда возникает спор о применении Правил только к документарным обязательствам или же к контракту в целом, Суд принимает позицию, что Инкотермс применимы к контракту в целом и только в том случае, когда спорный вопрос не урегулирован Правилами, следует обращаться к применимому праву [Корниенко, с. 134].

Итак, приведенные выше аспекты, на которые следует обращать внимание в спорах, связанных с применением правил Инкотермс, говорят о том, что для того, чтобы максимально избежать этих проблем, необходимо обращать внимание на то, как составлен контракт, сделана ли корректная ссылка на выбранный базис поставки, конкретно ли указано место выполнения

обязательств, урегулированы ли в договоре условия, не регламентированные Правилами и являющиеся существенными и важными, которые могут помочь при возникновении спора, и прочие моменты, о которых говорилось выше.

Как мы видим, Международный Коммерческий Суд, МКАС при ТПП РФ, арбитражные суды активно используют и применяют правила Инкотермс для договоров международной купли-продажи товаров и, если грамотно подойти к составлению контракта, можно значительно уменьшить шансы на возникновение разногласий и споров, и, в случае возникновения необходимости в разрешении такого спора компетентным органом, увеличить свои шансы на то, что суд встанет на нашу сторону.

Важно отметить в очередной раз, что Инкотермс не заменяют договор купли-продажи, касающийся условий оплаты и качества. Правила не представляют собой договор перевозки товаров.

Указание правил Инкотермс не говорит о том, какой закон применять или как разрешить спор – все это должно решаться прямо в контракте.

Возникает проблема с пониманием различия между базисами FOB и CFR.

Даже самые опытные торговцы сырьевыми товарами могут сказать вам, что правила по сути представляют собой FOB по сравнению с CFR / CIF на противоположных концах спектра. Ошибка заключается в неправильном представлении о том, что CFR / CIF обозначает ответственность продавца за доставку товара в пункт назначения. Это неверно - переход рисков на условиях FOB или CFR / CIF в основном одинаков.

Разница между двумя обычно используемыми терминами заключается в ответственности за расходы и фрахт.

Почему так важно преодоление рисков? Многие вещи могут пойти не так при международном перемещении товаров, и это может быть:

- пожар на складе в порту погрузки;
- повреждение / загрязнение при нахождении товара у причала в ожидании погрузки;

- падение груза с крана при погрузке на суда; или же
- повреждение / загрязнение при нахождении товара в море.

Определение передачи риска может помочь сторонам справиться с такими опасностями, в частности, путем получения подходящего страхового покрытия.

Определение базиса FOB как используемого для контейнерных грузов вызывает ряд разночтений.

FOB определяет переход риска при погрузке товаров на судно, но плохо коррелирует с тем, как перемещается контейнерный груз.

В современном судоходстве продавцы на условиях FOB размещают свой груз в контейнерах. Эти контейнеры могут быть штабелированы в порту задолго до загрузки контейнеров на судно. Это приводит к несоответствию, поскольку загрузка контейнера полностью находится вне контроля продавца, и тем не менее, согласно условиям FOB, продавец несет риск до тех пор, пока этот контейнер не будет загружен.

В этом отношении менее известный родственник на условиях FOB, FCA (Free Carrier), является гораздо более подходящим, поскольку риски могут быть эффективно переданы раньше, когда товар будет доставлен на экспортный терминал или другое указанное место.

Другой аспект, о котором хотелось бы сказать заключается в смешении терминологии доставки с правилами и может привести к некоторым сбивающим с толку и непредвиденным результатам.

Даты отгрузки обычно используются в договорах купли-продажи для определения периода, до которого должна произойти отгрузка, и являются жизненно важным условием, поскольку нарушение срока отгрузки может привести к возникновению прав на прекращение. Нередко даты отгрузки сочетаются с правилом Инкотермс, но именно здесь заблуждения могут усиливаться с опасными последствиями [Прокушев, с. 219].

Как упоминалось ранее, CIF объединяется с обязательством по обеспечению доставки, и, следовательно, период отгрузки в ифоне CIF может

рассматриваться как обязательство по обеспечению доставки к июню в порт назначения. Это неверно, поскольку триггер для обязательства для CIF находится в порту загрузки, а не в порту назначения, что означает, что право покупателя на расторжение должно исходить из порта загрузки.

Контракты могут стать еще более запутанными, если дополнительные концепции объединены в положение, например, «CIF, Шанхай, загрузка Лайкан 20-25 июня». Здесь Лайкан, термин чартер-партии, используемый для обозначения того, когда судно должно быть представлено в порту погрузки, был перепутан с периодом доставки и не полностью соответствует концепции CIF, когда продавец принимает меры по перевозке.

Смешивание условий доставки с правилами Инкотермс может привести к непредвиденным последствиям.

Инкотермс 2020 дает возможность не только узнать о новых изменениях, но и исправить некоторые исторически ошибочные взгляды на его применение.

Однако, несмотря на эту воодушевляющую позицию, все же остаются проблемы, которые до сих пор не решены новой редакцией правил.

Так, товары обычно застрахованы полисами «от имени имеющих на это право», вывозимых перевозчиками в соответствии со ст. 1891 Гражданского кодекса Италии в «интересах тех, кто имеет на это право», то есть в интересах лица, которое несет риск повреждения или потери перевозимых товаров. В этом контексте обычно существует разрыв между страхователем (перевозчиком) и застрахованным лицом (которое может быть идентифицировано только во время несчастного случая как лицо, которое фактически несет застрахованный риск). Что касается последнего, то на практике часто возникают вопросы о том, кто владеет «застрахованным интересом» и кто имеет право на компенсацию в случае повреждения товара [Итальянский гражданский кодекс, электронный ресурс].

Прецедентное право Италии имеет тенденцию отвечать на эти вопросы, применяя принцип *res perit domino* и, таким образом, присуждает страховую

выручку за убытки или повреждение товаров, перевезенных владельцу товаров (Решение Верховного суда Италии № 4716 от 19 февраля 2019 г.).

В международной торговле риски и обязательства, связанные с передачей товаров от продавца покупателю, распределяются сторонами договоров купли-продажи на основе соображений, которые зависят от структуры экономической сделки, доставка этих товаров – это центральный решающий момент, который следует учитывать [Бернал, с. 58].

В этом отношении Инкотермс не регулирует вопросы, связанные с передачей права собственности на проданные товары, а скорее устанавливает правила распределения обязательств, рисков и затрат, связанных с доставкой и ее условиями.

Преобладающая итальянская судебная практика не считает Инкотермс положениями о «доставке», а просто положениями о «расходах».

В частности, итальянское прецедентное право считает, что термины, разработанные Международной торговой палатой, являются «положениями, касающимися экономического воздействия транспортных и связанных с ними затрат, так что даже с этими положениями передача права собственности и переход рисков по-прежнему регулируются: общие правила» (Решение Верховного суда Италии № 4716 от 19 февраля 2019 г.).

Таким образом, существует существенное «несоответствие» между практикой международных операторов и подходом итальянской судебной практики к международным продажам, в результате чего решения и договоренности, разработанные операторами, могут не применяться предсказуемо в случае возникновения спора после договор выполняется.

Все эти критические вопросы не были решены в новом Инкотермс 2020, в результате чего операторам придется быть особенно осторожными, чтобы четко и точно управлять всеми аспектами распределения рисков, обязательств, обязательств и затрат, связанных с передачей товаров при дистанционной продаже – не только при составлении договоров купли-продажи, но и при

оформлении страховой защиты сопутствующих товаров, а также при составлении договоров перевозки / отгрузки для доставки товара покупателю.

Также хотелось бы отметить взаимодействие Инкотермс с 9 статьей Венской конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров от 1980 г. Так, американские суды продемонстрировали непонимание взаимосвязи данных норм, определяя то, что правила каким-то образом включены в Конвенцию [Конвенция, электронный ресурс].

Инкотермс не имеют своей целью замену всего договора купли-продажи, они только дополняют его. Так, выбранный термин Инкотермс помогает разделить права и обязанности сторон, которые относятся к распределению ответственности за выполнение определенных задач, которые связаны с доставкой товаров, распределением определенных затрат, понесенных в связи с доставкой товара. Также, правила распределяют обязанность по выполнению таможенных обязанностей, обязательств получить страхование, распределение расходов, связанных с доставкой, и общие обязательства продавца и покупателя соответственно. Правила также регулируют распределение риска утраты, случайной гибели и повреждения товара при транспортировке товара из пункта отправления до пункта назначения.

Несмотря на растущую актуальность и важность, Инкотермс не единственный источник определений используемых терминов доставки в договорах купли-продажи сегодня. Для продажи товаров, регулируемых внутренним Законом США, статья 2 Единого торгового кодекса, дает определения по умолчанию для некоторых часто используемых условий доставок [Единообразный торговый кодекс, электронный ресурс].

Инкотермс и Единый торговый кодекс частично пересекаются. Например, как Инкотермс, так и Кодекс содержат обычно используемые условия FOB, FAS и CIF. Однако как Кодекс, так и Инкотермс определяют свои собственные условия доставки, которые не включены в другие источники.

Что еще более важно, те термины, которые являются общими для соответствующих источников иногда определяются в очень различных значениях. Например, термин FOB дается иначе, и, в некотором роде несовместим, в Кодексе и в Incoterms. Согласно Кодексу, термин FOB означает общую поставку, который может использоваться с различными видами транспорта, независимо от того, перевозка осуществляется воздушным, автомобильным, железнодорожным или водным транспортом. В отличие от этого, FOB, согласно Инкотермс, требует водного транспорта. В то время как FOB согласно Кодексу может позволить риску убытков перейти на покупателя практически в любом названном месте, согласно Инкотермс, риск потери переходит к покупателю когда продавец доставил товар в порт отгрузки.

Итак, чтобы проанализировать, были ли определения Инкотермс включены или каким-либо иным образом стали частью соглашения сторон и, следовательно, являются подходящим источником для определения того, как стороны распределили между собой риск случайной гибели товаров в пути и обязанность выполнить таможенные формальности и т.п., суд должен провести тщательный поэтапный анализ, который фактически предусмотрен Конвенцией. Этот анализ может проводиться в соответствии со статьей 9 Конвенции, но не обязательно включать саму статью.

Конечно, это актуально только тогда, когда стороны расходятся во мнениях по поводу стали ли некоторые определения Инкотермс частью их соглашения. Другими словами, если одна сторона заявила, что Инкотермс является подходящим источником для распределения рисков и ответственности, и другая сторона оспорила это утверждение, сторона, утверждающая, что определение Инкотермс является частью стороннего соглашения несет бремя доказывания. Это бремя доказывания может быть реализовано одним из следующих путей:

1. Стороны не включают весь текст применимого правила с подробным описанием, а делают лишь ссылку на него, чем обозначают, что этот ресурс является частью данного соглашения. Суду достаточно сделать

вывод, что стороны воспользовались своим правом в соответствии с Конвенцией выбирать сами условия своей сделки, явно включив Правила Инкотермс в свой контракт;

2. Использование в качестве согласованного срока – когда стороны включают в договор или транспортные документы определенный срок и место доставки, но не включают при этом ссылку на конкретный Инкотермс. Достаточно того, что договаривающиеся стороны каким-то образом согласились быть связанными использованием, согласились соблюдать правила использования, согласились сделать их, применимое к их соглашению, или иным образом согласились их использовать. Этот анализ также требует фактического исследования. Если сторона утверждает, что определение срока доставки в Инкотермс является частью договора сторон в соответствии со статьей 9 Конвенции, тогда эта сторона несет бремя доказывания того, что стороны договорились об этом. Это зависит от того, действительно ли стороны согласились с определениями Инкотермс в качестве источника определения выбранного срока доставки. Если будет установлено, что стороны согласились с тем, что определения Инкотермс являются релевантным источником, тогда применимое определение Инкотермс является термином соглашения сторон;

3. Использование как подразумеваемый срок. Итак, если вдруг перечисленные выше методы не сработали, это вовсе не означает, что больше невозможно доказать применимость Инкотермс к контракту. Сторона, желающая доказать данный факт может сослаться на применение правил в соответствии со статьей 9 Конвенции, когда применение Инкотермс не требует согласия сторон. Для этого важно установить следующие факты: попадает ли применение Инкотермс под сферу действия статьи 9 Конвенции (три вопроса могут помочь найти ответ: знала или должна была знать каждая сторона об Инкотермс? Являются ли правила широко применимы в рамках таких договоров с вовлечением сторон договора из этих стран? Широко ли распространение применения Инкотермс к договорам такого типа?). Сторона,

выступающая за применение Инкотермс несет бремя доказывания того, что эти три требования были выполнены. Эти вопросы должны быть проанализированы и даны ответы со ссылкой на конкретный термин, имеющий отношение к рассматриваемому контракту. Если ответ на каждый из вопросов «да», следовательно, Инкотермс подпадает под действие статьи 9 Конвенции. Вторым моментом, который требует выяснения в контексте данного вопроса заключается в том, что согласились ли стороны НЕ применять к контракту правила Инкотермс. Примечательно, однако, что статья 9 не требует определенного средства выражения этого согласия. И снова это обстоятельство требует фактического расследования, чтобы определить, выразили ли стороны такое намерение. Если первая часть анализа показывает, что Инкотермс используются, что применимо в соответствии со статьей 9, то бремя доказывания перекладывается на сторону, желающую уклониться от применения Инкотермс, чтобы показать, что стороны отказались от него.

Когда стороны включили в свое письменное соглашение срок экспресс-доставки, но просто не смогли указать в своих письменных соглашениях источник права, который будет использоваться для определения этого срока поставки, вполне возможно, что стороны действительно согласились с тем, что определение срока поставки с помощью Инкотермс является применимым.

Если будет обнаружено, что это были фактические намерения сторон после рассмотрения всех соответствующих обстоятельств дела, определение термина Инкотермс может быть следующим: возможно является частью соглашения сторон в соответствии со статьей 9, которая позволяет включить в договор использование правил по простому соглашению сторон.

Наконец, при анализе использования в соответствии со статьей 9, которая предусматривает, что использование становится обязательной частью сторон соглашения без их явного согласия, суд должен тщательно рассмотреть каждое из трех отдельных требований, установленных статьей 9 для определения использования, которое является обязательным для заключения контракта как подразумеваемый термин.

Условия доставки служат очень важным целям для международной торговли и коммерции, они повышают эффективность, они способствуют возникновению чувства ассоциации и групповой идентичности, и они помогают в уверенности и предсказуемости поведения сторон.

Сроки доставки могут и будут способствовать определенности и предсказуемости более регулярно, как только суды США начнут более внимательно относиться к формулировке статьи 9 Конвенции. Важно, чтобы суды делали это, чтобы способствовать, а не препятствовать Международной торговле. Это важно, потому что предсказуемость, правильность анализа и единообразное применение статьи 9 необходимы для того, чтобы избежать несправедливого исхода, защитить разумные ожидания стороны, и внести свой вклад в уверенность в том, что в противном случае можно будет защитить свои интересы в международной торговле и коммерции.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Использование Инкотермс в международной торговле – широко распространенное явление, и часто возникают споры из-за путаницы в отношении их неправильного применения или толкования. Перед включением Инкотермс в договор сторонам важно убедиться, что Инкотермс соответствует всем их ожиданиям и потребностям в отношении следующих вопросов:

1. С помощью какого транспорта будет осуществляться перемещение товара из пункта отправки до пункта назначения?
2. Кто будет нести риск утраты, повреждения или случайной гибели товара? Где тот момент, когда указанный риск переходит на покупателя?
3. Будет ли необходимость пользоваться услугами перевозчика? Если да, то кто будет нести ответственность за заключение договора перевозки?
4. Продавец или покупатель будет нести ответственность за разгрузку товара?
5. Нужно ли страховать товар и в каком размере?

Таким образом, согласовав правило Инкотермс и включив его в договор купли-продажи, покупатель и продавец могут достичь точного понимания того, что каждая сторона обязана делать, и где лежит ответственность в случае потери, повреждения или другого происшествия.

При этом важно помнить и учитывать все важные нюансы, которые могут повлечь возникновение спора в будущем. После того, как базис поставки будет четко установлен между продавцом и покупателем, нужно обратить особое внимание на сопутствующие этому термину условия в целях устранения неточности толкования.

Также это не избавляет нас от того, чтобы составлять контракт. Важно помнить, что правила Инкотермс не заменяют его, не определяют право, подлежащее к применению в данном контракте и, все же, несмотря на разночтения, стоит придерживаться позиции, что не регулируют порядок перехода права собственности на товар.

При выборе Инкотермс следует учитывать, что они регулируют только следующие аспекты:

а) риски: в них указывается, где и когда продавец фактически осуществляет доставку товара, а где и когда риск утраты, повреждения или случайной гибели товара переходит к покупателю;

б) обязательства, определяющие какая из сторон (продавец или покупатель) должна организовать транспортировку или оформить страховую защиту проданных товаров или выполнить таможенные операции, например, путем получения импортных или экспортных лицензий;

в) расходы: они определяют сторону, которая должна нести расходы на транспортировку, страхование, упаковку, погрузку и разгрузку, таможенные сборы и т. д.

При должной осмотрительности и подстраховке можно существенно снизить риски в настоящем и избавить себя от большинства трудностей в будущем.

Хоть правила и неидеальны, но их последняя версия создана с достаточно подробным руководством, которым можно пользоваться при заключении сделки. Достаточно хорошо и четко данная версия правил визуализирована для конечного пользователя. Это минимум, который поможет на старте выбора базиса, можно приступить к более глубокому изучению практики его применения и кейсов, которые возникают в ходе его реализации.

Правила позволяют сторонам четко определить свою роль, границы прав и обязанностей в данном правоотношении, опираясь на унифицированные международные стандарты и невзирая ни на какие межкультурные, межнациональные различия, избегая двусмысленности и разногласий.

Когда продавец и покупатель соглашаются использовать конкретный Инкотермс, каждый принимает на себя соответствующие обязательства и обязанности, четко изложенные и определенные в этом конкретном Инкотермс. Инкотермс снижает риск юридических осложнений, предоставляя

покупателям и продавцам единую базу для ознакомления с торговой практикой.

Правильно используя Инкотермс, можно более гармонично сотрудничать, легче транспортировать и доставлять товары и быстрее получать оплату.

Рассматривая правила в контексте будущего развития, можно сделать вывод, что в 2030 году должна быть выпущена новая версия с помощью IT-специалистов и, возможно, специалистов в сфере космического права. Поскольку мы видим динамику развития не только международной торговли и мировой экономики, но и динамику развития нашей жизни. Цифровизация, желание сделать бизнес-процессы прозрачными, автоматизированными – все это возможно с внедрением новых программных решений. Это относится не только к внутреннему содержанию правил, но и к возможности их самостоятельного, независимого применения и адаптации их к автоматизированным процессам внутри бизнеса.

Внедрение всех этих технологий смогло бы значительно упростить деятельность предпринимателей по всему миру, когда выбранные базисы Инкотермс применялись бы к договорам автоматически и оставалось бы только дополнить контракты другими наиболее важными существенными условиями, а после заключения отслеживать выполнимость этих условий: продавец и покупатель могут видеть всю цепочку осуществления поставок товара.

Большую роль данные технологии сыграли бы и для будущего сотрудничества предпринимателей, когда они могли бы использовать публичные данные для рассмотрения возможности дальнейшего сотрудничества друг с другом.

Таким образом, когда будет признана скрытая сила правил Инкотермс и стороны перестанут ими пренебрегать в своей деятельности, у них появится отличная возможность снизить все риски, связанные с международной куплей-продажей товаров и защитить себя в будущем при возникновении

спора. При этом не стоит забывать, что в идеале, конечно же, задумываться о возможных конфликтах нужно еще перед заключением договора с контрагентом и предусмотреть все нюансы, в том числе связанные с применимым правом и другими важными аспектами регулирования договора, но, наверное, единицы предпринимателей действительно озаботятся этим вопросом своевременно. Скорее всего, когда уже возникнет конфликт, стороны будут предпринимать попытки к урегулированию возникших разногласий и для этого им придется использовать не только применимое право, но и судебную практику.

Безусловно, как можно говорить о единообразии мировой судебной практики, когда зачастую практика внутри одной страны может сильно отличаться. На этом основании главной рекомендацией для предпринимателей перед заключением договора становится максимальное обращение внимания на все наиболее важные аспекты договора, четкое определение термина Инкотермс, подлежащего применению, с указанием всей необходимой для этого информации. При возникновении же спора сторонам следует руководствоваться положениями договора, применимым правом и, безусловно, правоприменительной практикой для данной категории споров.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

Нормативно-правовые акты

1. Венская конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров от 1980 г. [Электронный ресурс] — Режим доступа: <http://www.cisg.ru/tekst-venskoj-konvencii-polnostyu.php>, свободный. – Загл. с экрана.
2. Итальянский Гражданский кодекс [Электронный ресурс] — Режим доступа: <https://www.advocate123.ru/codice-civile>, свободный. – Загл. с экрана.
3. Единообразный торговый кодекс Соединенных Штатов Америки [Электронный ресурс] — Режим доступа: <https://pravo.hse.ru/intprilaw/doc/0201>, свободный. – Загл. с экрана.
4. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ, от 01.07.2020 №1-ФЗ) // Собрание законодательства РФ, 03.07.2020, N 31, ст. 4412.
5. Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30 ноября 1994 года № 51–ФЗ. (в ред. с изм. и доп. от 07.09.2020 № 12–ФЗ) // Собрание законодательства РФ, 05.12.94 — №32 — ст. 3301.
6. Гражданский кодекс РФ (часть вторая) от 26 января 1996 года № 14–ФЗ (в ред. с изм. и доп. от 23.05.2020 № 146–ФЗ) // Собрание законодательства РФ, 29.01.96. — №5 — ст. 410.
7. Закон РФ от 07.07.1993 № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже» [Электронный ресурс] — Режим доступа: СПС КонсультантПлюс: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_2303/, свободный. – Загл. с экрана.

Судебная практика

1. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 9 июля 2019 г. № 24 «О применении норм международного частного права судами Российской Федерации» [Электронный ресурс] — Режим доступа:

СПС

КонсультантПлюс:

http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_328771/, свободный. – Загл. с экрана.

2. Постановление Президиума ВАС от 23.06.1998 № 3846/97 [Электронный ресурс] — Режим доступа: http://www.sudbiblioteka.ru/as/list_vas_sud_big1.htm, свободный. – Загл. с экрана.

3. Постановление от 31 августа 2015 г. по делу № А24-1845/2015 Арбитражного суда Дальневосточного округа [Электронный ресурс] — Режим доступа:

https://sudact.ru/defence/check_captcha/?return_url=%2Farbitral%2Fdoc%2F7YM%2FK5jLq5lUx%2F, свободный. – Загл. с экрана.

4. Постановление ФАС Московского округа от 12.12.2007 № КА-А41/12858-07 по делу № А41-К2-3448/07 [Электронный ресурс] — Режим доступа: https://www.audar-info.ru/na/article/index/type_id/7/Article_page/914/, свободный. – Загл. с экрана.

Информационные письма, регламенты, постановления

1. Постановление Торгово-промышленной палаты РФ от 28.06.2001 № 117-13 [Электронный ресурс] — Режим доступа: СПС КонсультантПлюс: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=EXP&n=582015#0135159993985406>, свободный. – Загл. с экрана.

2. Письмо УМНС России по г. Москве от 12.10.2004 N 11-15/65542 [Электронный ресурс] — Режим доступа: <https://www.alppp.ru/law/finansy/nalogi-i-sbory/50/pismo-umns-rf-po-g--moskve-ot-12-10-2004--11-1565542.html>, свободный. – Загл. с экрана.

3. Письмо УМНС России по г. Москве от 16.06.2004 № 11-10/40146 [Электронный ресурс] — Режим доступа: https://www.audar-info.ru/na/article/view/type_id/15/doc_id/38493/, свободный. – Загл. с экрана.

4. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25 декабря 1996 г. №10. [Электронный ресурс] — Режим доступа: СПС КонсультантПлюс: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_13209/6ddd882172e1327c446e59503bb4a9ba04099bbd/, свободный. – Загл. с экрана.
5. Регламент Международного Коммерческого Арбитражного Суда при Торгово-Промышленной Палате Российской Федерации [Электронный ресурс] — Режим доступа: <https://mkas.tpprf.ru/ru/reglamentmkas.php>, свободный. – Загл. с экрана.
6. Арбитражный регламент Международной Торговой Палаты от 01.01.1998 г. [Электронный ресурс] — Режим доступа: СПС Гарант: <http://base.garant.ru/2562947/>, свободный. – Загл. с экрана.

Учебная литература

1. ICC Incoterms 2020 Правила ICC по использованию национальных и международных торговых терминов / ICC. — : ICC Russia, 2020. — 219 с.
2. Бернал, Г. К. Инкотермс 2020: Практическое руководство по операциям в международной торговле / Г. К. Бернал. — : Scientia Scripts , 2020. — 184 с.
3. Вершинин, А.П. Способы защиты прав предпринимателей в арбитражном суде / А.П. Вершинин. – СПб., 2017. – 131 с.
4. Инкотермс. — М.: Закон и бизнес, 2004. — 516 с.
5. Инкотермс 2010. Правила ICC по использованию национальных и международных торговых терминов / Incoterms 2010: ICC Rules for the Use of Domestic and International Trade Terms. — М.: Инфотропик Медиа, 2010. — 274 с.
6. Инкотермс 2010. Публикация ICC №715. Правила ICC по использованию национальных и международных торговых терминов. — М.: Инфотропик Медиа, 2011. — 814 с.
7. Корниенко, О. Инкотермс-2000 с комментариями / Олег Корниенко. — М.: Питер, 2010. — 208 с.

8. Оболенский, В.П. Внешнеэкономические связи России: современные вызовы и возможные ответы. / В.П. Оболенский. – М.: Институт экономики РАН, 2016. – 296 с.
9. Прокушев, Е. Ф. Внешнеэкономическая деятельность. Инкотермс 2000 / Е.Ф. Прокушев. — М.: Дашков и Ко, 2004. — 308 с.
10. Фонотова, О.В. Применение Инкотермс в международном и внутреннем торговом обороте: учеб. пособ. – М.: Зерцало, 2008. – 280 с.

Научные статьи

1. Вилкова Н.Г. Применение Инкотермс в практике МКАС при ТПП РФ [Электронный ресурс]/ Н.Г. Вилкова // Международный коммерческий арбитраж. — 2004. — № 1. — Режим доступа: <https://center-bereg.ru/g1158.html>, свободный. – Загл. с экрана.
2. Гринь, Л.С. Защита прав субъектов предпринимательской деятельности в рамках несудебной гражданской юрисдикции. / Л.С. Гринь // Арбитражный и гражданский процесс. – 2018. – № 2. – 247 с.
3. Рамберг Ян. Комментарий ICC к Инкотермс 2010: понимание и практическое применение. Публикация ICC №720. Пер. с англ. Н.Г. Вилковой. / Ян Рамберг. – М.: Инфотропик Медиа, 2011. – 331 с.
4. Синева Н.А. Инкотермс как источник правового регулирования торгового оборота. / Н.А. Синева // Евразийский юридический журнал. — 2014. — № 7. — Режим доступа: <https://eurasialaw.ru/nashi-rubriki/yuridicheskie-stati/inkoterms-kak-istochnik-pravovogo-regulirovaniya-torgovogo-oborota>, свободный. – Загл. с экрана.
5. Степанова Н.Н. Средства и способы правовой защиты сторон коммерческого спора. / Н.Н. Степанова // Вестник науки и образования. – 2018. – № 1. – 85 с.
6. Холопов К.В. Инкотермс 2020: основные изменения для заключения и исполнения договоров международной купли-продажи товаров [Электронный ресурс] / К.В. Холопов // Российский внешнеэкономический вестник. — 2020. — №4. — Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/inkoterms-2020->

[osnovnye-izmeneniya-dlya-zaklyucheniya-ispolneniya-dogovorov-mezhdunarodnoy-kupli-prodazhi-tovarov](#), свободный. – Загл. с экрана.

7. Холопов К.В. Коносаменты в мировой торговле и международном коммерческом обороте. / К.В. Холопов // Вестник транспорта. — 2014. — №9. — 264 с.