



УДК 341.94

ПРАВОВАЯ ПРИРОДА И ЗНАЧЕНИЕ ИНКОТЕРМС ДЛЯ РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Г.П. ТОНКОВА¹¹
А.С. ФЕДОРЯЩЕНКО²¹

*¹¹ Белгородский государственный
национальный исследовательский
университет*

e-mail: fedoryashenko@bsu.edu.ru

*²¹ Белгородский государственный
национальный исследовательский
университет*

e-mail: fedoryashenko@bsu.edu.ru

Статья посвящена анализу Международных правил толкования торговых терминов (Инкотермс) как источника предпринимательского права. Авторы рассматривают правовую природу данных правил и их роль в регулировании предпринимательских правоотношений.

Ключевые слова: обычай, обыкновение, торговый обычай, обычай делового оборота, Инкотермс.

Вступление предпринимателей в правоотношения, как друг с другом, так и с потребителями их товаров, работ, услуг, как правило, осуществляется путем заключения между ними договоров, контрактов, соглашений. При этом, достаточно серьезный комплекс проблем порождает, порой незнание, как юридической, так и предпринимательской (торговой) терминологии, а порой отсутствие у сторон единообразного понимания того или иного термина. Конечно же, в тех случаях, когда стороны находятся на территории одного государства и подчиняются национальному законодательству, оптимальным способом разрешения данной терминологической проблемы будет обращение к вышеназванному законодательству и применение в договоре определения термина, сформулированного в тексте нормативного акта. Но, при этом, нужно заметить, что не всегда законодательные органы власти успевают оперативно реагировать на изменения общественных отношений в предпринимательской сфере и, соответственно, давать определение возникшего или проникшего из-за рубежа понятия. В частности, можно отметить, что ни в одном нормативном акте, действующем на территории РФ, не раскрываются понятия дилера, трейдера, стокиста. Между тем, данные обозначения уже давно и прочно проникли в российский как юридический практический, так и научный лексикон. Частично их понимание может определяться обычаями делового оборота, деловыми обычаями и т.п. Но вряд ли это можно считать оптимальным способом решения проблемы. Особенно, учитывая тот факт, что даже в одной стране, нередко дается различное, порой противоречивое, толкование обычаев и обыкновений.

Еще более сложной, данная ситуация становится при участии в сделке иностранного элемента, когда каждая из сторон имеет не только собственное национальное законодательство, но и, чаще всего, свой язык со сложившимися определениями юридических терминов (в некоторых случаях не соответствующих иностранным в части, а в некоторых с абсолютно противоположным значением). Как отмечают многие исследователи, такая ситуация весьма отрицательно сказывалась на темпах развития международной торговли, создавала значительные трудности контрагентам на пути выработки и толкования условий заключаемых ими договоров и вытекающих из них взаимных обязательств¹. Само собой, проблема единообразного понимания как предпринимательских, так и торговых терминов, а равно обычаев и обыкновений в международной практике, занимает как ученых, так и практикующих юристов достаточно давно. И в этой связи, достаточно сложно переоценить роль такого документа как Инкотермс (Международные правила толкования торговых терминов).

¹ Фонотова О.В. Особенности правовой природы Инкотермс // Международное публичное и частное право. – 2006. – № 2.



Согласно проводившимся исследованиям, образование деловых обычаев и обыкновений в торговом обороте происходит в результате приобретения практики, на основе которой формируется обычная норма более единообразного и стабильного характера, распространения ее на все более широкий круг лиц, т.е. приобретения практикой характерных черт обычного поведения. Если говорить кратко, в ходе указанного процесса заведенный порядок как установившаяся практика взаимоотношений между данными сторонами многократно воспроизводится, получает распространение среди большего числа лиц, в результате чего она начинает носить общий характер, становясь обыкновением. Обыкновение, таким образом, может пониматься как «возведенный в степень заведенный порядок»². При этом, как справедливо отмечает О.В. Фонотова, само обыкновение есть этап на пути становления обычая. Переход заведенного порядка в обыкновение, а обыкновения – в обычай ни в коем случае не носит автоматического характера, этот процесс может прерваться на любой стадии и, более того, пойти в обратном направлении³.

В формировании предпринимательских обычаев и обыкновений, несомненно огромную роль сыграли решения судов и арбитражей по рассмотрению коммерческих споров, возникающих между контрагентами вступающими в международные торговые отношения. Учитывая тот факт, что коммерческие арбитражи, как правило, создаются и действуют либо при национальных торгово-промышленных палатах, либо при различных международных союзах и ассоциациях, их деятельность носит определяющий характер для членов соответствующих объединений. А, следовательно, достаточно быстро решения коммерческого арбитража приобретает силу если не закона, то, как минимум, обычая делового оборота. Причем в этом случае, обычай формируется оптимальным образом, в результате профессиональной деятельности арбитров, как правило, обладающих глубокими специальными познаниями в области предпринимательских отношений.

Независимо от способа возникновения обычаев, обыкновений (т.е. возникновения их стихийно, в результате многократного повторения, или же напротив, формирование обычая на основе акта суда или коммерческого арбитража, профессионально разрешающего возникшие противоречия) их появление, в общем-то, носит позитивный характер, поскольку позволяет сторонам ускорить процесс разработки условий договора, определить взаимные права и обязанности, ответственность. Однако же, возникновение множества обычаев имеет и обратную, негативную сторону. В частности, возможным становится появление обычаев дублирующих друг друга, или же противоречащих один другому. Нельзя также отрицать тот факт, что даже один обычай или обыкновение, существующее на практике и передаваемое в рамках делового сообщества устно, может трактоваться по-разному фактически каждым участником коммерческих правоотношений, что сводит их ценность фактически к нулю. В этой связи, на наш взгляд, огромное значение приобретает процесс документирования обычаев делового оборота, и среди международных организаций, осуществляющих деятельность по систематизации и документации обычаев делового оборота, центральное место занимает Международная торговая палата. В результате вышеуказанной деятельности МТП возник целый ряд документов представляющих собой: типовые формы договоров (типовой коммерческий агентский контракт⁴); различные кодексы (Международный кодекс рекламной практики⁵); регламенты (Арбитражный регламент и Регламент ДРС⁶; Арбитражный и примирительный регламенты Международной торговой палаты⁷); типовые формы и правила расчетов (Правила международной практики резервных аккредитивов (ISP98)⁸, Унифицированные правила по инкассо⁹, Но-

² Зыкин И.С. Обычаи и обыкновения в международной торговле. – М.: Международные отношения, 1983. – С. 75.

³ Фонотова О.В. Указ. соч.

⁴ Типовой коммерческий агентский контракт МТП The ICC Model Commercial Agency Contract. Публикация № 496 / Пер. с англ. Н.Г. Вилковой. – М., 1996.

⁵ Международный кодекс рекламной практики от 02 декабря 1986 г. // Закон. – 1996. – № 12.

⁶ Арбитражный регламент и Регламент ДРС // Публикация ICC № 850R.

⁷ Арбитражный и примирительный регламенты Международной торговой палаты // СПС Консультант Плюс.

⁸ Правила международной практики резервных аккредитивов (ISP98) // СПС КонсультантПлюс.

⁹ Унифицированные правила по инкассо // Публикация ICC № 522.



вые стандартные документарно-аккредитивные бланки для UCP 500¹⁰); иные правила (Международные правила толкования торговых терминов «Инкотермс 2010»¹¹, Унифицированные правила по договорным гарантиям¹²). И, несомненно, среди всех вышеназванных документов, наиболее заметным, а равно часто применяемым является Инкотермс, действующий на данный момент в редакции 2010 года.

Правила Инкотермс стали важной частью механизма осуществления торговли: их включают в контракты купли-продажи товаров во всем мире, они устанавливают правила и инструкции в сфере международной торговли для импортеров, экспортеров, юристов, перевозчиков и страховщиков. Идея, которая впервые была разработана Международной торговой палатой в 1921 году и воплощена в жизнь с выходом правил Инкотермс в 1936 году, положила начало длительной истории правил Инкотермс, которая продолжается и сегодня с выходом правил Инкотермс 2010, вступивших в действие во всем мире с 1 января 2011 года.

Комитет по торговым терминам при поддержке национальных комитетов МТП в 1923 году разработал первые шесть правил: FOB, FAS, FOT, FOR, CIF и C&F, которые стали предшественниками будущих правил Инкотермс. Во времена, когда производство и торговля регулировались исключительно национальными законодательствами разных стран, МТП создала и внедрила стандартные торговые правила Инкотермс, ставшие важным шагом к единому их применению в различных торговых и правовых системах мира.

С 1936 года правила Инкотермс периодически пересматривались для того, чтобы соответствовать изменениям, которые происходят в мировой торговле и отражать современную практику осуществления компаниями сделок купли-продажи. Поправки и дополнения к правилам Инкотермс были позднее сделаны в 1953, 1967, 1976, 1980, 1990, 2000, 2010 годах¹³.

Несмотря на такую продолжительную историю существования и совершенствования, вопрос правовой природы Инкотермс до настоящего времени является открытым и дискуссионным, как в России, так и за рубежом. И как показывает анализ, зарубежные государства рассматривают Инкотермс, как источник норм, абсолютно различных по силе. Так в ряде стран, среди которых находится и наш ближайший сосед – Украина, за Инкотермс признают силу закона (Испания, Ирак).

Причем узаконение происходит, на наш взгляд не всегда корректными способами, в частности в той же Украине, статус закона был придан путем издания специального Указа Президента¹⁴, что вряд ли можно назвать правильным путем, при наличии специального органа, ответственного за принятие законов. Справедливости ради, следует заметить, что данный декрет, а соответственно и юридическая сила Инкотермс как закона, были отменены абсолютно аналогичным образом, посредством издания другого Указа¹⁵.

С другой стороны, Австрия, Франция, Германия в целом относятся к Инкотермс как к правовому обычаю, который применяется, если стороны не оговорят иное. В Беларуси это также обычай, в Польше Правила рассматриваются как торговый обычай. Различные мнения относительно правовой природы Инкотермс высказывались в доктрине Англии и США. Как отмечают ученые, ситуация, когда «одно и то же правило может квалифицироваться по-разному с точки зрения своей юридической природы: по французскому праву – в качестве обычая, а по праву Англии и США – как обыкновение», является свойственной не только Инкотермс, но и ряду других документов в области международного торгового права¹⁶.

При этом, нас конечно же в большей степени интересует правовой статус Инкотермс на территории РФ. И здесь, к сожалению можно констатировать только один факт –

¹⁰ Новые стандартные документарно-аккредитивные бланки для UCP 500 // Публикация ICC № 516.

¹¹ Международные правила толкования торговых терминов «Инкотермс 2010» // Публикация ICC N 715.

¹² Унифицированные правила по договорным гарантиям // Публикация ICC N 325.

¹³ История правил Инкотермс // <http://incoterms.zed.ua/ru/incotermshistory>

¹⁴ Указ Президента Украины «О применении «Международных правил толкования торговых терминов» от 4 октября 1994 г. // <http://www.president.gov.ua>

¹⁵ Указ Президента Украины «О признании утратившими силу Указов Президента Украины от 4 октября 1994 г. № 567 и от 1 июля 1995 г. № 505» от 19 мая 2011 г. // <http://www.president.gov.ua>

¹⁶ Фоновина О.В. Указ. соч.



Инкотермс на территории Российской Федерации не является законом. Данное утверждение, по сути, не оспоримо, поскольку Инкотермс не был принят как нормативно-правовой акт в форме закона в установленном Конституцией РФ порядке. Придание какому-либо тексту силы закона Указом Президента в России не допускается, что, впрочем, и не осуществлялось. Да и при условии, признания за Инкотермс определенной юридической силы, посредством прямого указания в законе, данное признание нельзя бы было приравнять к признанию международных правил законом, так как это явно не укладывается в логику законотворческого процесса, сложившегося и закрепленного Конституцией РФ. С данным утверждением согласно и большинство российских ученых юристов, в частности О.В. Фонотовой отмечает, что очевидным является то, что в России Инкотермс не является законом. Поэтому в рамках отечественной системы правовых актов проблема определения места Инкотермс сводится к разрешению вопроса о том, являются ли данные Правила обыкновением, обычаем, обычаем делового оборота, торговым обычаем или чем-то совершенно иным¹⁷.

Продолжить попытку определить видовую принадлежность Инкотермс (как источника права в России), хотелось бы с обращения к акту принятому Торгово-промышленной палатой РФ. Согласно части четвертой постановления Правления ТПП РФ от 28.06.2001 «Развитие законодательства о предпринимательстве и роль торгово-промышленных палат в этом процессе» правила Международной торговой палаты для толкования торговых терминов «Инкотермс-2000», а соответственно и последующие редакции признаются торговым обычаем¹⁸.

Казалось бы, данное постановление раз и навсегда разрешает проблему с определением Инкотермс в системе источников права, как торгового обычая, с чем в той или иной степени соглашается ряд российских исследователей¹⁹. Причем М.Г. Розенберг, прямо указал, что после признания Торгово-промышленной палатой РФ действия на территории России в качестве обычаев правил Инкотермс... отпадает сложившийся в практике подход, в силу которого положения Инкотермс использовались... как правило, при наличии ссылки на них в контракте либо лишь в определенной мере в качестве ориентира при толковании условий контракта о базисе поставки, сформулированного недостаточно ясно.

На наш взгляд, как сам акт Торгово-промышленной палаты РФ, так и выводы ученых, сделанные на его основе, являются, по меньшей мере, опрометчивыми и неоднозначными. Во-первых, Торгово-промышленная палата РФ, несмотря на огромные потенциальные возможности по участию в регулировании как предпринимательских, так и непосредственно торговых отношений, органом государственной власти никогда не являлась и не является. В своей деятельности Торгово-промышленная палата, по отношению к нормотворчеству наделена лишь одним правом – принимать участие в подготовке затрагивающих интересы предпринимателей проектов федеральных законов, нормативных правовых актов Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти²⁰. Соответственно, вышеуказанное постановление, можно рассматривать только как рекомендацию и только для членов Торгово-промышленной палаты РФ или палат субъектов РФ. Никакой юридической силы данный локальный акт при рассмотрении спора органом государственной власти иметь не будет, а значит суды могут самостоятельно определять правовую природу Инкотермс.

Во-вторых, само отнесение Инкотермс к исключительно торговым обычаям, на наш взгляд, представляется нецелесообразным и ограничивающим его потенциальные возможности воздействия на предпринимательские отношения. Правила Инкотермс, отвечающие всем признакам правового обычая (многократное и постоянное применение, а

¹⁷ Там же.

¹⁸ Постановление Правления Торгово-промышленной палаты Российской Федерации «Развитие законодательства о предпринимательстве и роль торгово-промышленных палат в этом процессе» от 28 июня 2001 г. // Торгово-промышленные ведомости. – 2001. – № 19 – 20.

¹⁹ Крученко К. Особенности применения ИНКОТЕРМС // ЭЖ-Юрист. – 2012. – № 9; Розенберг М.Г. Венская конвенция 1980 г. в Практике МКАС при ТПП РФ // Венская конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров. К 10-летию ее применения Россией / Сост. М.Г. Розенберг. – М., 2001.

²⁰ Закон РФ «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации» от 07 июля 1993 г. // Российская газета от 12.08.1993.



также общеизвестность) несомненно, в большей степени посвящены терминам, используемым в сфере торговли, но ничего не запрещает применять правила толкования, закрепленные в Инкотермс, при возникновении договорных отношений, скажем, по перевозке или страхованию грузов и без предварительно заключенного реализационного договора. Причем, как представляется нам, правила Инкотермс применимы к отношениям и без участия иностранного элемента, хотя бы в силу того, что товары (грузы) перевозимые от одного российского контрагента другому, в силу географических особенностей нашей страны могут неоднократно пересекать границу РФ и транспортироваться по территории государств, которые в том числе, признают за Инкотермс силу закона.

Таким образом, на настоящий момент нам представляется целесообразным определить правовую природу международных правил толкования торговых терминов Инкотермс-2010, как правового обычая или по терминологии ГК РФ – обычая делового оборота²¹ и рекомендовать применять данные правила судами при рассмотрении споров, возникающих как из международных предпринимательских отношений, так и внутригосударственных, независимо от ссылки на правила в тексте договора, при условии, что правила не противоречат законодательству РФ или соответствующего иностранного государства.

Список литературы

1. Фонотова О.В. Особенности правовой природы Инкотермс // Международное публичное и частное право. – 2006. – № 2.
2. Зыкин И.С. Обычай и обыкновения в международной торговле. – М.: Международные отношения, 1983. – С. 75.
3. Типовой коммерческий агентский контракт МТП The ICC Model Commercial Agency Contract. Публикация № 496 / Пер. с англ. Н.Г. Вилковой. – М., 1996.
4. Международный кодекс рекламной практики от 02 декабря 1986 г. // Закон. – 1996. – № 12.
5. Арбитражный регламент и Регламент ДРС // Публикация ICC № 850R.
6. Арбитражный и примирительный регламенты Международной торговой палаты // СПС КонсультантПлюс.
7. Правила международной практики резервных аккредитивов (ISP98) // СПС КонсультантПлюс.
8. Унифицированные правила по инкассо // Публикация ICC № 522.
9. Новые стандартные документарно-аккредитивные бланки для UCP 500 // Публикация ICC № 516.
10. Международные правила толкования торговых терминов «Инкотермс 2010» // Публикация ICC N 715.
11. Унифицированные правила по договорным гарантиям // Публикация ICC N 325.
12. История правил Инкотермс // <http://incoterms.zed.ua/ru/incotermshistory>
13. Указ Президента Украины «О применении «Международных правил толкования торговых терминов» от 4 октября 1994 г. // <http://www.president.gov.ua>
14. Указ Президента Украины «О признании утратившими силу Указов Президента Украины от 4 октября 1994 г. № 567 и от 1 июля 1995 г. № 505» от 19 мая 2011 г. // <http://www.president.gov.ua>
15. Постановление Правления Торгово-промышленной палаты Российской Федерации «Развитие законодательства о предпринимательстве и роль торгово-промышленных палат в этом процессе» от 28 июня 2001 г. // Торгово-промышленные ведомости. – 2001. – № 19 – 20.
16. Крученко К. Особенности применения ИНКОТЕРМС // ЭЖ-Юрист. – 2012. – № 9.
17. Розенберг М.Г. Венская конвенция 1980 г. в Практике МКАС при ТПП РФ // Венская конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров. К 10-летию ее применения Россией / Сост. М.Г. Розенберг. – М., 2001.
18. Закон РФ «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации» от 07 июля 1993 г. // Российская газета от 12.08.1993.
19. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.

²¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.



THE LEGAL NATURE AND SIGNIFICANCE OF INCOTERMS FOR THE REGULATION OF BUSINESS RELATIONS

G.P. TONKOVA¹⁾
A.S. FEDORYASHCHENKO²⁾

*¹⁾ Belgorod National Research
University*

*e-mail:
fedoryashenko@bsu.edu.ru*

*²⁾ Belgorod National Research
University*

*e-mail:
fedoryashenko@bsu.edu.ru*

The article is devoted to the analysis of International rules for the interpretation of trade terms (Incoterms) as a source of business law. The authors consider the legal nature of these rules and their role in regulation of business relations.

Key words: custom, habit, trade custom, custom of the business turnover, Incoterms.