

国际货物贸易中风险转移问题的研究

山 森

华东政法大学 上海 201620

关键词: 国际货物贸易; 风险转移问题

中图分类号: D996.1

文献标识码: A

文章编号: 2095-4379-(2017)09-0257-01

作者简介: 山森(1996-), 汉族, 山东济宁人, 华东政法大学, 本科生, 研究方向: 国际经济法。

在国际货物贸易里, 风险转移是用于判断当标的物发生损毁或灭失时, 应由买方还是卖方承担责任的标准。这些风险导致的损失应当由谁承担, 关系到以下问题: 哪一方有资格向保险公司求偿和在非保险范围内的风险分担问题; 对受到损毁的货物进行保全以及救助防止损害扩大化的责任问题等等, 因此, 风险是否发生了转移直接影响了贸易双方当事人的利益。

一、风险的定义及特征

风险主要是指货物在装卸、储存、运输的过程中, 货物可能蒙受到的种种意外损失, 如货物在受潮、水灾、渗漏、霉变甚至是战争、罢工或查封等特殊情况下发生的损毁、变质、或灭失等损失。其必须符合两个基本特点: 首先, 这种损失并不是由于买卖双方中的任何一方的行为造成的; 此外, 引发此类损毁的是意外的事件, 双方当事人是在签订合同时都是没有办法进行预见的。是以可知交易中的正常风险并不能被包括在内, 譬如国际经济市场的震荡而导致的货物价格涨跌。其次, 风险转移和不可抗力并不是相同, 两者用于解决和区分并不相同的问题。不可抗力主要针对免责事项的区分与确定, 而风险转移解决的是发生货物风险并造成货物的损坏或灭失时, 究竟由买方还是卖方承担责任。其功能主要是分配货物买卖的双方对意外所承担的损失。

二、风险转移的后果

《联合国国际货物销售合同公约》第66条规定: 货物在风险转移到买方以后承担发生的遗失或损坏, 买方支付价款的义务并不因此解除, 除非这种灭失或损坏是由于卖方的行为或不作为所造成的。由这一条规定可以得知, 当风险转移到买方以后, 即使标的物发生了损坏或者灭失, 买方也不能拒绝履行已签订的合同中规定的付款的义务, 也不得主张《销售合同公约》中规定的各种救济措施。而关于风险的性质, 有的学者认为, 货物风险仅仅只指的是价金风险, 即当货物因不能归责于双方当事人的且不可预见的原因而损坏、灭失时, 买方仍有义务履行合同规定的给付。而有些学者认为, 当买卖双方都履行合同规定的义务时, 风险的性质为价金风险, 但风险是由于卖方的不作为或行为导致时, 即使货物的损毁发生在风险由买方承担时, 买方仍可以据此免去部分给付义务, 此时风险得性质并不是单纯地价金风险。^①私以为, 由公约的66条后半段“除非这种遗失或损坏是由于卖方的行为或不作为造成的”, 即意味着, 不论风险是否转移, 只要是由归责于卖方的原因造成的货物损毁, 买方即可根据公约免除部分或全部的合同义务, 这和“风险”的定义也是不冲突的, 此时的风险性质就不可以用价金风险来定义。

三、风险转移的一般规则

《联合国国际货物销售合同公约》第67条规定, 如果销售合同涉及到货物的运输但卖方没有义务在某一特定地点交付货物, 自货物交付给第一承运人以转交买方时风险就从卖方转移到买方承担。如果卖方有义务在某一特定地点把货物交付给承运人在货物于该地点交付给承运人之前风险不转移到买方承担。卖方受权保留控制货物处置权的单据, 并不影响风险的转移。这就是所说的交付原则。

交付原则是为了应对货物所有权与对货物的实际占有并不同步时产生的矛盾, 交付原则也有其特定的优势。首先, 交付是一种现实的行为, 相对于所有权来说更容易加以确认, 以区分风险转移到的界限; 其次, 交付原则是“占有者承担风险”^②, 能够有效的加强买卖双方对货物安全的保护, 当货物遭遇风险时, 采取有效的措施避免损失的扩大。

四、卖方违约对风险转移的影响

《公约》关于风险转移的一般规则是针对买卖双方都没有违约而言的。然而贸易双方的违约行为将会对风险转移造成影响。如果不存在违约, 风险按照一般程序转移; 但如果一方违约, 则风险按照一般规则应当转移的, 实际上也没有发生转移。即根据公约六十七至六十九条的规定, 在正常情况下由买方承担风险损失的, 如果卖方违约, 买方有权利宣布解除合同或采取其他救济方式, 使得风险责任转移至卖方承担。对于卖方违约, 也有一些特殊的情况需要加以讨论。再次举出两个比较常见的例子, 第一: 卖方出售给买方的货物, 其表面是没有问题, 完全符合合同约定的质量标准, 但实则卖方出售的货物存在着一定的质量问题, 要当货物投入使用后方能显现, 此时买方就要采用合理科学的手法举证货物的瑕疵是由于卖方的根本违约, 而不是使用时产生的自然消耗; 第二, 当货物在买方有效撤销后卖方将其运走前发生意外损失的, 在货物为不足额保险的情况下, 可能由买方和卖方共同承担风险责任。

[注 释]

①施密托夫. 国际贸易法文选[M]. 赵秀文译. 北京: 中国大百科全书出版社, 1993.

②吴一雷. 国际货物买卖中的风险转移问题研究[J]. 法治博览, 2012(09).

[参 考 文 献]

[1]施密托夫. 国际贸易法文选[M]. 赵秀文译. 北京: 中国大百科全书出版社, 1993.

[2]吴一雷. 国际货物买卖中的风险转移问题研究[J]. 法治博览, 2012(09).

[3]薄守省. 国际货物买卖中影响风险转移的因素[J]. 商场现代化, 2009(5).

[4]朱榄叶主编. 国际经济法学[M]. 北京: 北京大学出版社, 2012. 10.