

进出口实务实训电子教案

# 国际贸易实务

(第三版)

主 编 张晓明 汪荣



清华大学出版社  
TSINGHUA UNIVERSITY PRESS





## 第八章 争议预防与处理

### 学习目标：

本章由不可抗力和索赔、仲裁条款展开，从理论上理清产生损失和争议的原因，为确定不可抗力免责和索赔条款奠定基础；具体掌握不可抗力的认定与处理原则，明确不可抗力条款的内容及注意事项，了解索赔、仲裁的内容和方法，熟练签订相关条款。





# 第一节 货物的索赔



## 一、索赔相关问题

### (一) 索赔与理赔



索赔  
(claim)

• 是合同受损方向违约方要求赔偿的行为。

理赔  
(Claim Settlement)

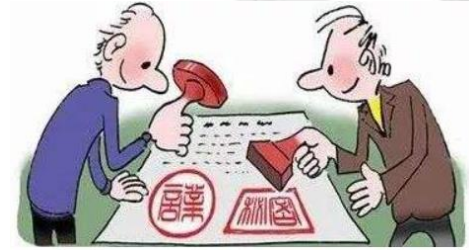
• 是违约方处理索赔的行为。



# 第一节 货物的索赔



## (二) 责任人的认定



### 1. 卖方责任

- 短装、漏装、损毁、内在缺陷、包装不良、交货延迟或品质不符等原因造成损失，有的包装不良致损很难鉴别，必须依靠公证报告才能判定。

### 2. 买方责任

- 买方由于市价下跌，不开证或延迟开证或证中提出过高条件，使卖方难以履约；延迟租船，致使卖方不能按时发货；买方无理拒付。

### 3. 双方责任

- 合同内容模棱两可，双方对条款理解有偏差。



# 第一节 货物的索赔



## (三) 索赔依据



### 1. 法律依据

- 法律依据是指索赔按照合同和国家法律的规定办理，合同中订好双方能够接受的规定，以便遵照执行。

### 2. 事实依据

- 事实依据是指索赔按照违约事实及其书面证明办理，做到尊重事实，证据确凿。



# 第一节 货物的索赔



## (四) 索赔期限

索赔期限是指受损方有权提出赔偿要求的期限，超过期限丧失索赔权。索赔期限有约定和法定之分，约定期限是在合同中做出的规定；法定期限是根据有关法律或国际公约做出的规定。根据《公约》规定，自买方收到货物之日起两年之内，提赔有效。所以，处理索赔时，如发现理由不充分或证明不符，应在有效期内函请有关方面保留索赔权。





# 第一节 货物的索赔



## 一般约定索赔期限的起算时间有：



1. 货到目的港后××天起算；
2. 卸货完毕后××天起算；
3. 货到用户所在地后××天起算；
4. 检验后××天起算；
5. 提单日后××天起算。

**索赔方超过规定的索赔时限提赔无效**



# 第一节 货物的索赔



## (五) 索赔金额与方法

索赔金额根据实际损害来定，合同中应做出规定，以便遵循。货损后，应针对货物受损情况及其对受害者的不利影响来确定索赔金额，这是比较公平的。





# 第一节 货物的索赔



## (五) 索赔金额与方法



### 索赔方法

合同应规定在限定时间内告知货损情况并进行公证检验鉴定，取得检验报告及相关证件，进行货币、非货币及二者混合的索赔。

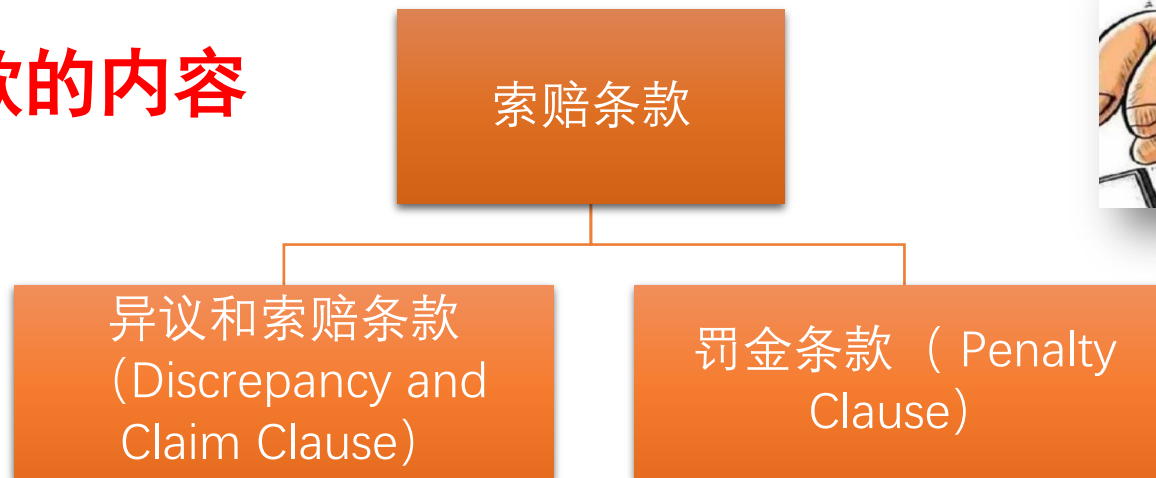


# 第一节 货物的索赔



## 二、 索赔条款

### (一) 索赔条款的内容



#### 异议和索赔条款

- 是针对卖方交货质量、数量或包装不符合合同而订立的，包括责任人的认定、索赔依据、索赔期限甚至索赔金额和办法；



# 第一节 货物的索赔



## 二、 索赔条款 (一) 索赔条款的内容

罚金条款也称  
违约金条款

- 是指一方违约后应向另一方支付罚金，作为补偿，违约方被罚后还要继续履行合同。否则，除罚金外，还要承担不能履约的损失。一般适用于卖方拖延交货，买方拖延接货和延迟开证。罚金数额双方商定，根据违约时间长短或损害程度确定罚金比例。

罚金  
起算时间

- 可在交货期结束时起算；也可以在规定期限结束后宽限一段时间起算，宽限期内免罚，宽限期终止再算罚金。罚金条款分为惩罚性和补偿性两种，多数为补偿性。

有些合同将检验条款与索赔条款结合起来，称为“检验与索赔条款”。



# 第一节 货物的索赔



## 二、 索赔条款 (二) 索赔条款示例

1. 买方对装运货物的任何索赔，必须于货物到达提单或运输单据所订目的港（地）之日起30天内提出，并提供卖方同意的公证机构出具的检验报告。属于保险公司、轮船公司或其他有关运输机构责任范围内的索赔，卖方不予受理。

- Any claim by the buyer regarding the goods shipped should be filed within 30 days after the arrival of the goods at the port /place of destination specified in the relative bill of lading or transport document and supported by a survey report issued by a surveyor approved by the seller. Claims in respect of matters within responsibility of insurance company, shipping company /other transportation organization will not be considered or entertained by the seller.



# 第一节 货物的索赔



## 二、 索赔条款 (二) 索赔条款示例

2. 买方因自身原因不能按合同规定时间开证，应向卖方支付罚金。罚金按迟开证每1天收取信用证金额的1%，不足5天者按5天计算，但罚金不超过信用证金额的10%。该罚金仅作为因迟开证引起的损失赔偿。

- Should the buyers for its own sake fail to open the letter of credit on time stipulated in the contract, the buyers shall pay a penalty to the sellers. The penalty shall be charged at the rate of 1% of the amount of the Letter of Credit for every one day of delay in opening the letter of credit, however, the penalty shall not exceed 10% of the total value of the letter of credit . Any fractional days less than 5 days shall be deemed to be 5 days for the calculation of penalty. The penalty shall be the sole compensation of the damage caused by such delay.



## 第二节 仲裁



### 一、仲裁相关问题

#### (一) 仲裁协议

仲裁 (Arbitration)，是指贸易双方，在争议发生之前或之后达成书面协议，自愿将争议交给仲裁机构裁决的一种方法。裁决是终局性的，对双方均有约束力。





## 第二节 仲裁



### 一、仲裁相关问题

#### (一) 仲裁协议



仲裁协议是贸易当事人将他们之间已经发生或可能发生的争议提交仲裁机构裁决的书面协议。仲裁协议是仲裁的依据，该协议包括仲裁事项、仲裁地点、仲裁机构、仲裁规则、裁决效力等内容。仲裁协议可以是合同的仲裁条款，也可以是另行订立的书面协议，具有同等法律效力。

超出协议范围的争议事件，仲裁庭不予受理；凡是有仲裁协议的，不得再向法院起诉。



## 第二节 仲裁



### (二) 仲裁事项

仲裁事项是指提请仲裁的争议范围，只限于买卖合同的争议。



CONTRACT TEMPLATE | 合同范本

### 国际贸易合同

备注：本合同是为了明确双方共同履行责任与义务，明确双方必须在规定的期限内完成的工作，如有违约，将保护合同当事人的合法权益。（请仔细阅读相关条款）

按本合同条款，买方同意购入，卖方同意出售下述产品，谨此签约。

1. 品名、规格：\_\_\_\_\_ 单位：\_\_\_\_\_ 单价：\_\_\_\_\_ 总价：\_\_\_\_\_ 总金额：\_\_\_\_\_

2. 原产国别和生产厂：\_\_\_\_\_

3. 包装：须用坚固的木箱或纸箱包装。以宜于长途海运/邮寄/空运及适应气候的变化。并具备良好的防潮抗震能力。由于包装不良而引起的货物损伤或由于防护措施不善而引起货物锈蚀，卖方应赔偿由此而造成的全部损失费用。包装箱内应附有完整的维修保养、操作使用说明书。

4. 装运标记：卖方应在每个货箱上用不褪色油漆标明箱号、毛重、净重、长、宽、高并书以“防潮”、“小心轻放”、“此面向上”等字样和装运：

5. 装运日期：\_\_\_\_\_

6. 装运港口：\_\_\_\_\_

7. 卸货港口：\_\_\_\_\_

8. 保险：\_\_\_\_\_ 装运后由买方投保。



## 第二节 仲裁



### (三) 仲裁地点和仲裁机构

#### 1. 仲裁地点

仲裁地点一般选择在本国仲裁，这样当事人熟悉法律程序，减少言语隔阂。也可在被告国或第三国仲裁。





## 第二节 仲裁



### (三) 仲裁地点和仲裁机构

#### 2. 仲裁机构

仲裁机构分为常设机构和临时仲裁庭两种，国际上常设的仲裁机构有：瑞典商会仲裁院、瑞士商会仲裁院、英国伦敦仲裁院、意大利仲裁协会、美国仲裁协会、日本国际商事仲裁协会、中国国际经济贸易仲裁委员会等。我国规定由常设仲裁机构仲裁。





## 第二节 仲裁



### (四) 仲裁规则与仲裁费用

#### 1. 仲裁规则



仲裁  
申请



答辩  
方式



选定  
仲裁员



组成  
仲裁庭



审理  
仲裁



仲裁  
裁决



裁决  
效力





## 第二节 仲裁



### (四) 仲裁规则与仲裁费用

#### 2. 仲裁费用

仲裁费用分为两种，即案件受理费和案件处理费。除了向当事人收取仲裁费用外，还可以向当事人收取其他费用。

(如：仲裁员的报酬、旅差费、食宿费及聘请专家、鉴定人员和翻译的费用)

仲裁费用由败诉方承担。





## 第二节 仲裁



### (五) 裁决的效力

仲裁庭审理案件后，根据事实和证据，作出的支持或驳回、部分支持或部分驳回的行为就是仲裁裁决。该仲裁结果应在组成仲裁庭之日起6个月（不包括鉴定期间）内作出。有需要延长的，由首席仲裁员提请秘书长批准适当延长。裁决书日期，即为发生法律效力日期。裁决是终局的，对双方当事人均有约束力。任何一方当事人均不得向法院起诉，也不得向其他任何机构提出变更裁决。





## 第二节 仲裁



### (五) 裁决的效力

当事人依照裁决书的期限履行仲裁裁决，未写明履行期限的，应立即履行。在我国，一方不履行裁决的，另一方可以向有管辖权的中国法院申请执行；或者向有管辖权的法院申请执行。





## 第二节 仲裁



### 二、 仲裁条款

#### (一) 仲裁条款的内容

仲裁条款实际就是仲裁协议





## 第二节 仲裁



### (二) 仲裁条款示例

1. 凡因本合同引起的或与本合同有关的任何争议，均应提交中国国际经济贸易仲裁委员会，按照该会现行的仲裁规则，由申请人选定在该会总会或深圳分会或上海分会进行仲裁。仲裁裁决是终局的，对双方均有约束力。

- Any dispute arising from or in connection with this contract shall be submitted to China International Economic and Trade Arbitration Commission for arbitration which shall be conducted by the Commission or its Shenzhen sub-Commission or its Shanghai Sub-Commission at the Claimant's option in accordance with its existing rules of arbitration. The arbitral award is final and binding upon both parties.



## 第三节 不可抗力



### 一、不可抗力事件相关问题

#### (一) 不可抗力事件的范围

所谓不可抗力 (Force Majeure)，是指不能预见、不能避免并不能克服的客观情况。这种事件主要是由于自然原因和社会原因造成的。



1. 自然原因。指人类无法控制的自然灾害，如水灾、火灾、风灾、旱灾、雨灾、冰灾、雪灾、雷电和地震等。



2. 社会原因。如当局发布新的法律、法规和行政禁令等；再如战争、罢工、暴动、骚乱等事件。



## 第三节 不可抗力



### 一、不可抗力事件相关问题

#### 不属于不可抗力事件的范围

汇率  
变化

价格  
升跌

货币  
贬值

能源  
危机

机器  
故障

怠工

关闭  
工厂

船期  
变更

必须明确不可抗力事件的范围，防止故意扩大。

具体的可以概括规定：由于不可抗力原因导致不能交货或延迟交货，卖方不负责任；也可以列举规定：列举几种不可抗力事件；最好是综合规定：列明经常发生的不可抗力事件，再加上“双方认定的其他不可抗力事件”，一旦出现未列明事故，也给双方判定提供共同认定的空间。



## 第三节 不可抗力



### (二) 不可抗力事件的处理

出现不可抗力事件后，双方要及时将有关情况进行通报，并作出相应处理：

#### 1. 变更合同

- 变更合同是指经双方协商同意，对合同作适当修改，如延迟交货、分期装运、替代交付和减量履行。如果合同没有解除，那么履约障碍一旦消失仍要履行。

#### 2. 解除合同

- 由于不可抗力事件导致合同不能履行，这时可以解除合同。对于不可抗力事件，合同要做出具体规定，哪种可以解除合同，哪种只能延期履行，以便双方遵照执行。



## 第三节 不可抗力



### (三) 不可抗力事件的通知和证明

不可抗力事件发生后，受害方须及时通知对方，提供有效证明并附处理方案，否则不能免责并承担后果。

要明确规定通知的时间

例如：事件发生后24小时内通知。同时出具证明文件及出具机构，

- 例如：不可抗力事件发生后必须由中国国际贸易促进委员会出具证明文件。





# 第三节 不可抗力



## 二、不可抗力条款

### (一) 不可抗力条款的内容

不可抗力条款是指因不可抗力事件导致不能履约或不能如期履约的一种免责条款。

合同要规定：如果一方因不可抗力事件不能履行合同，免除其履行合同的责任；不能按期履约的，可以免除其延期履行的责任，**一方**不得要求损害赔偿。

不可抗力条款的内容包括

不可抗力的范围

不可抗力的处理

不可抗力事件的通知与证明





## 第三节 不可抗力



### (二) 不可抗力条款示例

不可抗力：因通常公认的不可抗力而导致无法或推迟交货，卖方可免除其责。但事故发生时卖方必须即刻电告买方，并在事故发生后15天内航空寄给买方灾害发生地有关政府或商会出具的灾害证明。除此之外，如卖方未能在合同规定的期限内装运，则需对买方因此而蒙受的一切损失及费用给与赔偿。如果不可抗力事故长达60天以上，买方有权撤销合同中未发运部分。（概括式）

- Force Majeure:the sellers shall not be held responsible for late delivery or nondelivery of the goods owing to generally recognized “Force Majeure” causes. However the sellers shall immediately cable the buyers the accident then within 15 days after the accident,airmail the accident certificate issued by the government authorities or the Chamber of Commerce located where the accident takes place except of “Force Majeure” causes.if the sellers fail to make delivery within the time stipulated in the contract,the sellers shall indemnify the buyers for all the losses and expenses .If the “Force Majeure” cause lasts over 60 days ,the buyers shall have the right to cancel the undelivered part of the contract.



## 本章小结：

争议的防范与处理是合同签订与履行的保障机制，合理防范危机就要通晓导致纠纷的原因，掌握解决争议的办法，不可抗力、索赔、仲裁条款就是为了解决这个问题而设定的。

货物索赔是指货物自卖方交到买方的过程中货物发生灭失短损时，买方向卖方提出赔付的要求。事先就责任人、索赔依据、有效期作出规定，索赔即构成了处理纠纷的一种有效措施。

仲裁是当事人在发生争议之前或之后，达成书面协议，自愿将他们的争议交给双方同意的仲裁机构进行裁决。裁决对双方是终局性的，它排除了法院对争议案件的介入，是解决贸易纠纷的主要途径。

不可抗力事件是指由于自然原因和社会原因引起的，当事人在订立合同时无法预见、无法预防、无法避免和无法控制的事件。不可抗力的范围包括自然力事件和社会力事件。出现不可抗力事件时，首先要将事故真相告知对方并出具相应的证明，当事人根据合同规定，对贸易的影响程度进行相应的处理，解除合同或延期履行合同。



# 国际贸易实务

(第三版)

**谢谢！**

制作：张晓明 汪 荣

2022 年 1 月