

内容摘要

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: X2006120133

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

FOB 贸易术语的卖方风险及其防范

The Sellers' Risks Under the Term of FOB and Prevention

刘健华

指导教师姓名: 何丽新 教授

专 业 名 称: 法律硕士

论文提交日期: 2010 年 11 月

论文答辩时间:

学位授予日期:

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2010 年 11 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下，独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范》。

另外，该学位论文为()课题(组)的研究成果，获得()课题(组)经费或实验室的资助，在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项声明内容的，可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

近几年来, 出口做 FOB 的货量连连攀升, 占我国外贸出口量的 70%以上, 在有些企业甚至超过 80%, 且还有不断上升的趋势。^①一些境外买方正是利用 FOB 术语的特点, 通过在货款结算环节设置障碍并由其指定的境外货代(无船承运人)无单放货的方式骗取我国卖方的货物后“金蝉脱壳”, 致使后者货、款两空。卖方损失通常是其接受 FOB 术语、带有“软条款”的信用证及无船承运人货代提单所造成的风险结果, 与国内货代的行为并无必然的因果关系。此种案例集中反映了 FOB 卖方的基本风险, 由于运输环节在买方控制之下, 卖方事实上很难掌握货物控制的主动权。一旦合同履行受阻, 持有提单的卖方在没有收到货款的情况下需对货物进行处分以减少损失, 纯粹依靠从买方处获得赔偿的救济途径存在着太多的未知因素和风险。

本文即在此背景下, 从卖方救济的视角出发, 对典型 FOB 出口合同履行中的相关行为及法律关系进行分析, 揭示卖方风险, 讨论相对人的法律责任问题, 并提出控制卖方风险的立法和操作建议。本文较系统地论述了 FOB 贸易术语下卖方风险问题, 理论联系实际, 通过比较分析的方法、案例分析方法、实证分析方法和辩证分析的方法, 较全面地论述了 FOB 贸易术语下主要卖方风险, 重点研究了交货前风险、信用证软条款风险和无单放货风险的问题, 并对我国 FOB 合同下卖方防范欺诈提出法律防控建议。

关键词: FOB 贸易术语; 卖方风险; 法律规制

^① 高运胜.采用 FOB 贸易术语出口的风险及其防范[J].经贸实务,2006,(2):65-68.

ABSTRACT

In these years, the proportion of FOB contracts is mounting up and goes 70 percent, the proportion even goes 80 percent in some enterprises. In the past international business transactions, some foreign buyers have taken advantages of this feature, cheating the Chinese seller's cargo without payment by prefabricated discrepancy in L/C and delivery without B/L. After all, the author brings forward his opinion: the loss of seller is generally caused by the comprehensive risks of accepting FOB contract, L/C with discrepancy and foreign freight forwarder's B/L. These cases represented the primary risks of sellers, With carriage and delivery under the control of the buyer, it's difficult for the seller to take actual control of the cargo on the way. However, considering all the costs and uncertainties of a suit against the buyer in any case of prevention on performance, seller still have to manage to dispose the cargo to reduce potential damage, while bill of lading still in his hand to reserve the title.

Consequently, from the point of view of a Chinese seller's remedy, this article is to discuss various legal actions, relations and legal responsibilities involved, also to reveal the risks of the sellers and then, give both legislative and operative suggestions on how to reduce seller's risks as well. The thesis discusses the risks of sellers under FOB systematically. With uniting theory with practice, taking the ways of comparative analysis and case analysis, and also considering the methods of positive analysis and dialectical analysis, I have analyzed the risks of sellers under FOB generally, and studied the risks of delivery of goods without the original bill of lading, L/C with discrepancy and delivery of goods on the way to the port of shipment. Through thoroughly research and compare, the author of this thesis proposes some concrete and practical precautions that are easily operated in our country.

Key words: FOB; the risks of the sellers; Legal regulations

厦门大学博硕士学位论文摘要库

引 言.....	1
第一章 FOB 贸易术语概述.....	2
第一节 FOB 贸易术语的含义及内容.....	2
一、FOB 贸易术语的含义.....	2
二、FOB 贸易术语的内容.....	2
三、FOB 贸易术语的类型.....	4
第二节 FOB 出口贸易的特性.....	5
一、FOB 出口合同的特点.....	5
二、FOB 出口合同履行的特殊性.....	7
第二章 FOB 贸易术语的卖方风险.....	10
第一节 启运港交货前风险.....	10
一、启运港交货前风险类型.....	10
二、启运港交货前风险的保险.....	11
第二节 信用证软条款风险.....	13
一、信用证软条款含义.....	13
二、信用证软条款的类型和主要风险.....	14
第三节 卸货港无单放货风险.....	17
一、FOB 条件下托运人识别的混乱.....	17
二、FOB 条件下签发提单的归属对象不清.....	19
三、FOB 条件下无单放货的主要风险类型.....	21
第三章 FOB 条件下卖方风险防范对策.....	25
第一节 启运港交货前风险防范对策.....	25
一、投保国内运输险.....	25
二、投保卖方利益险和出口信用险.....	25
第二节 信用证软条款的防范对策.....	26
一、深入调查贸易伙伴的资信状况.....	26

二、严格遵照合同或者信用证的要求出具单据.....	27
三、有效识别信用证软条款.....	27
四、合理平衡买卖双方的权利和义务.....	28
五、谨慎设计合同条款.....	28
六、仔细审核信用证条款.....	29
第三节 卸货港无单放货风险的防范对策.....	29
一、查明无船承运人资质条件.....	29
二、掌握出口货物的控制权.....	30
三、谨慎签订合同，做好风险转移.....	31
第四章 以《鹿特丹规则》为契机，强化维护 FOB 条件下卖方权益	33
.....	33
第一节 厘清 FOB 条件下卖方的法律地位.....	33
一、引进单证托运人制度.....	33
二、分离托运人和单证托运人权利义务.....	35
第二节 FOB 条件下卖方的合法权益维护.....	36
一、承运人应当按交付货物的托运人的要求签发提单.....	36
二、保障交付货物的托运人获取提单的权利.....	37
三、增加货物控制权的规定，维护卖方合法权益.....	38
参考文献.....	40

CONTENTS

Introduction.....	1
Chapter 1 The Summarization of the Term of FOB.....	2
Subchapter 1 The Definition and Content of the Term of FOB	2
Section 1 The Definition of the Term of FOB	2
Section 2 The Content of the Term of FOB	2
Section 3 The Type of the Term of FOB.....	4
Subchapter 2 FOB export Features.....	5
Section 1 The Characteristics of FOB export Contract	5
Section 2 The special Nature of the Performance of FOB export Contract..	7
Chapter 2 The Sellers' Risks Under the Term of FOB	10
Subchapter 1 The Risks of Prior to Delivery in Port of Departure.....	10
Section 1 The Risks Types of Prior to Delivery in Port of Departure	10
Section 2 The Risks Nsurance of Prior to Delivery in Port of Departure.....	1
Subchapter 2 The Risks of the Soft Clauses of L/C	13
Section 1 The Definition of the Soft Clauses of L/C	13
Section 2 The Types & main Risks of the Soft Clauses of L/C.....	14
Subchapter 3 The Risks of Delivery of Cargo without Production of an Original B/L in Port of Discharge	17
Section 1 Identification confusion of the Shipper under the Conditions of FOB.....	17
Section 2 Bill of lading issued by unclear ownership of the object under the Conditions of FOB	19
Section 3 The Types of Risk of Delivery of Cargo without Production of an Original B/L under the Conditions of FOB	21
Chapter 3 The Prevention Measures of The Risks of The Sellers under the Conditions of FOB.....	25

Subchapter 1	The Prevention Measures of The Risks of Prior to Delivery in Port of Departure.....	25
Section 1	To insure Domestic Transportation.....	25
Section 2	To insure The Interests of Seller and Export Credit.....	25
Subchapter 2	The Prevention Measures of The Risks of the Soft Clauses of L/C.....	26
Section 1	To investigate the credit Ptatus of trading Partners in-depth ..	26
Section 2	To issue Documents in strict Accordance with the Requirements of the Contract or L/C	27
Section 3	To recognize the Soft Clauses of L/C effectively	27
Section 4	To balance Rights and Obligations of Buyers and Sellers reasonably	28
Section 5	To design the Terms of the Contract carefully	28
Section 6	To review the Terms of L/C carefully	29
Subchapter 3	The Prevention Measures of The Risks of Delivery of Cargo without Production of an Original B/L in Port of Discharge	29
Section 1	To identify NVOCC Qualifications	29
Section 2	To master the Control of Exports of goods.....	30
Section 3	To contract carefully and transfer The Risks	31
Chapter 4	To Seize the opportunity of Rotterdam Rules, Strengthen the interests of safeguarding the Seller under the Term of FOB	33
Subchapter 1	To Clarify The legal Status of Legitimate of the Seller under the Conditions of FOB	33
Section 1	To introduction Documentary shipper system	33
Section 2	To separate Rights and obligations of the shipper and the documentary shipper.....	35
Subchapter 2	Legitimate Rights and Interests under the Maintenance of	

	the Seller under the Conditions of FOB.....	36
Section 1	The carrier shall deliver the goods at the request of the shipper a bill of lading issued	36
Section 2	To Protect the Right of the Shipper to get the Bill of Lading	37
Section 3	To increase the Provision of the Seller's Right of Control under the Conditions of FOB	38
Bibliography		40

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学博硕士学位论文摘要库

引言

FOB 术语是当今我国国际贸易中采用的主要术语之一，国内企业采用 FOB 贸易合同出口比例较高。由于国内卖方缺乏专业知识和实践经验，遭遇国际贸易欺诈的事件屡有发生。出口 FOB 诈骗导致了我国大量海运运费的流失，同时由于保险和运费都在境外进行结算，还导致了我国保险和税收的减少。采用 FOB 贸易术语且非 L/C 方式结算时出口存在相当大的风险，尤其是由进口方指定货代公司签发并非物权凭证的货代提单(HOUSE B/L)，或指定海运提单上收、发货人等方式，均可能会导致卖方货款两空。FOB 条件下由进口方投保，货物从卖方所在地运抵装运港越过船舷之前的风险要由卖方承担，且货物运输途中出现损失买方又不付款赎单的前提下，卖方不能从保险公司获得赔偿。FOB 卖方出口风险已经引起了相关各界的关注，但由于 FOB 自身的优势，以及买方市场下买方掌握的选择贸易条件的主动权，在实践中做到完全规避 FOB 贸易条件是不现实的。因此，在出口合同中使用 FOB 贸易术语，卖方应该考虑到可能的风险，并使用相应的措施进行风险规避。

本文重点探讨 FOB 出口合同卖方贸易风险及其防范，通过比较分析的方法、案例分析方法、实证分析方法和辩证分析的方法，较全面地论述了 FOB 出口合同中卖方贸易风险，重点研究交货前风险、信用证软条款风险和无单放货风险问题，对卖方面临的主要贸易风险及防范措施作初步的探讨，提出对 FOB 条件下卖方贸易风险的立法建议，对保证我国国际贸易的长远发展，具有一定的理论和现实意义。

第一章 FOB 贸易术语概述

第一节 FOB 贸易术语的含义及内容

一、FOB 贸易术语的含义

国际贸易术语是在长期的国际贸易实践中产生的,用以明确国际贸易商品的价格构成,说明交货地点或到货地点,划分买卖双方的风险、责任和费用等问题,并用英文缩写形式表示的一种专门术语,FOB 是其中运用比较广泛的一种。FOB (Free on Board),“船上交货(……指定装运港)”是当货物在指定的装运港越过船舷,卖方即完成交货。这意味着买方必须从该点起承担货物灭失或损坏的一切风险。FOB 术语要求卖方办理货物出口清关手续。该术语仅适用于海运或内河运输。如当事各方无意越过船舷交货,则应使用 FCA 术语。^①

正因为贸易术语来源于商人习惯,所以变动性及差异性比较大,合同双方当事人之间互不了解对方国家的贸易习惯的情况时常出现,这就会引起误解、争议和诉讼,从而浪费时间和费用。为了解决这些问题,就有一些国际或国内规则专门针对国际贸易中最普遍使用的贸易术语进行解释,以避免因各国不同解释而出现的不确定性,或至少在相当程度上减少这种不确定性。比较著名的主要有:《1932 年华沙—牛津规则》、《1941 年美国对外贸易定义修订本》和国际商会 2000 年修订的《国际贸易术语解释通则》(International Rules for the Interpretation of Trade Terms,以下简称 INCOTERMS2000),以上规则在不同的阶段都曾经或正在起着重要的作用,现阶段 INCOTERMS2000 得到了较为普遍的适用。

二、FOB 贸易术语的内容

(一) 卖方义务

1、提供符合合同规定的货物。卖方必须提供符合销售合同规定的货物和商业发票或者具有同等作用的电子信息,以及合同可能要求的、证明货物符合合同规定的其他任何凭证。卖方必须自付费用向买方提供证明货物已按照合同规定交货的通常单据。除非前项所述单据是运输单据,否则应买方要求并由其承担风险

^① 国际商会中国国家委员会. 2000 年国际贸易术语解释通则[M]. 北京:中信出版社, 2000. 67.

和费用，卖方必须给予一切协助，帮助买方取得有关运输合同的运输单据（如可转让提单、不可转让海运单、内河运输单据或多式联运单据）。如买卖双方约定使用电子方式通讯，则前项所述单据可以由具有同等作用的电子数据交换信息代替。

2、办理许可证、其他许可和手续。卖方必须承担取得任何出口货物所需的一切海关手续。

3、交货义务。卖方必须在约定的日期或期限内，在指定的装运港，按照该港习惯方式，将货物交至买方指定的船上。卖方必须给予买方说明货物已按照合同规定交货的充分通知。

4、风险转移。除合同规定者外，卖方必须承担货物在指定的装运港越过船舷为止的灭失或损坏的一切风险。

5、费用划分及支付。除合同规定者外，卖方必须支付与货物有关的一切费用，直至货物在指定的装运港越过船舷时为止；及在需要办理海关手续时，货物出口需要办理的海关手续费用及出口时应交纳的一切关税、税款和其他费用。卖方必须支付为按照合同规定交货所需进行的查对费用（如核对货物品质、丈量、过磅、点数的费用）。卖方必须承担提供按照卖方订立销售合同前已知的该货物运输（如运输方式、目的港）所要求的包装（除非按照相关行业惯例，合同所述货物无需包装发运）的费用。

6、其他协助义务。应买方要求并由其承担风险和费用，卖方必须给予买方一切协助，以帮助其取得由装运地国或原产地国所签发或传送的、为买方进口货物可能要求的和必要时从他国过境所需的任何单据或有同等作用的电子信息。应买方要求，卖方必须向买方提供投保所需的信息。^①

(二) 买方义务

1、买方必须在卖方按照规定交货时受领货物，按照销售合同规定支付价款。买方必须接受按照合同规定提供的交货凭证、运输单据或有同等作用的电子信息交货凭证等。

2、买方必须承担取得任何进口许可证或其他官方许可，并在需要办理海关手续时，办理货物进口和在必要时从他国过境所需的一切海关手续风险和费用。

^① 李玖晖,曾庆成.新编国际贸易实务[M].北京:人民交通出版社,2006.200-202.

3、买方必须自付费用订立从指定的装运港运输货物的合同，支付运费，给予卖方有关船名、装船点和要求交货时间的充分通知。

4、风险转移。自货物在指定的装运港越过船舷时起，由于买方未按照合同规定通知卖方，或其指定的船只未按时到达，或未接收货物，或按照合同通知的时间提早停止装货，则自约定的交货日期或交货期限届满之日起，以该项货物已正式划归合同项下，即清楚地划出或以其他方式确定为合同项下之货物为限。

5、买方必须支付货物在指定的装运港越过船舷之时起与货物有关的一切费用和由于买方指定的船只未按时到达，或者未接收上述货物，或者提早停止装货，或买方未能按照合同规定给予卖方相应的通知而发生的一切额外费用，但以该项货物已正式划归合同项下，即清楚地划出或以其他方式确定为合同项下之货物为限；及在需要办理海关手续时，货物进口应交纳的一切关税、税款和其他费用，及办理海关手续的费用，以及货物从他国过境的费用。

6、买方必须支付任何装运前检验的费用，但出口国有关当局强制进行的检验除外。买方必须承担获取合同相关所述单据或有同等作用的电子信息所发生的一切费用，并偿付卖方给予协助而发生的费用。^①

三、FOB 贸易术语的类型

国际贸易术语是在长期的国际贸易实践中产生的，用以明确国际贸易商品的价格构成，说明交货地点或到货地点，划分买卖双方的风险、责任和费用等问题，并用英文缩写形式表示的一种专门术语。^②FOB 是商业习惯与惯例的产物，而非立法的结果。在实践中，根据实际需要出现了很多灵活做法：第一种为严格类型，其做法是卖方将货物运至船上，取得大副收据，卖方将大副收据给买方或买方的装港代理人，以便买方或其代理人凭大副收据获取承运人签发的提单。第二种为传统类型，也称为卖方提交提单的类型。买方指定船舶，卖方将货物运至船上，并获得承运人签发的提单。如果提单是凭卖方指示的指示提单，卖方是运输合同的当事人，买方依据卖方背书给他的提单，同承运人具有提单合同关系。第三种为卖方提供附加服务类型，原本应该由买方承担订舱义务，在卖方提供附加服务类型下，由卖方负责安排订舱事宜，买卖双方同承运人的法律关系与上述 FOB

^① 李玖晖, 曾庆成. 新编国际贸易实务[M]. 北京: 人民交通出版社, 2006. 200-202.

^② 姚新超. 国际贸易惯例与规则实务[M]. 北京: 对外经济贸易大学出版社, 2005. 19.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库