

Incoterms

Potpourri der Praxis

Sigrid
Preissl



Bourayne & Preissl
Selarl d'Avocats

Ute
Acker



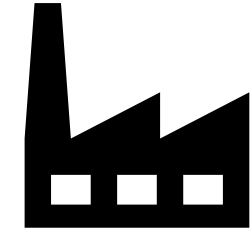
HELEX
ADVOCATEN & RECHTSANWÄLTE

Daniele
Bracchi

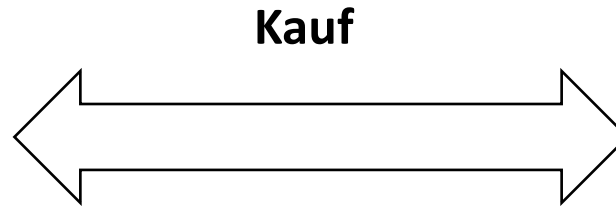


AGNOLI E GIUGGIOLI
STUDIO LEGALE

Ex works – Nicht ganz so einfach

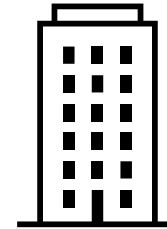


Verkäufer



Kauf

EXW



Käufer



Ex works – Nicht ganz so einfach



Wer ist verantwortlich für
Beladung?



Übergabe = Qualitätskontrolle?



Verpackung?

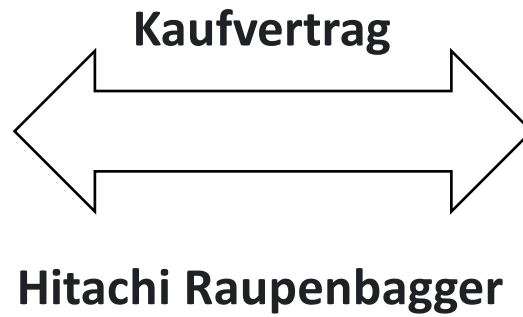


Frachtbrief?

Incoterms + Zuständigkeit am Lieferort

- EuGH 25.02.2010 *Car Trim*
- EuGH 01.06.2011 *Elektrosteel*
- Rb Rotterdam 15.07.2015

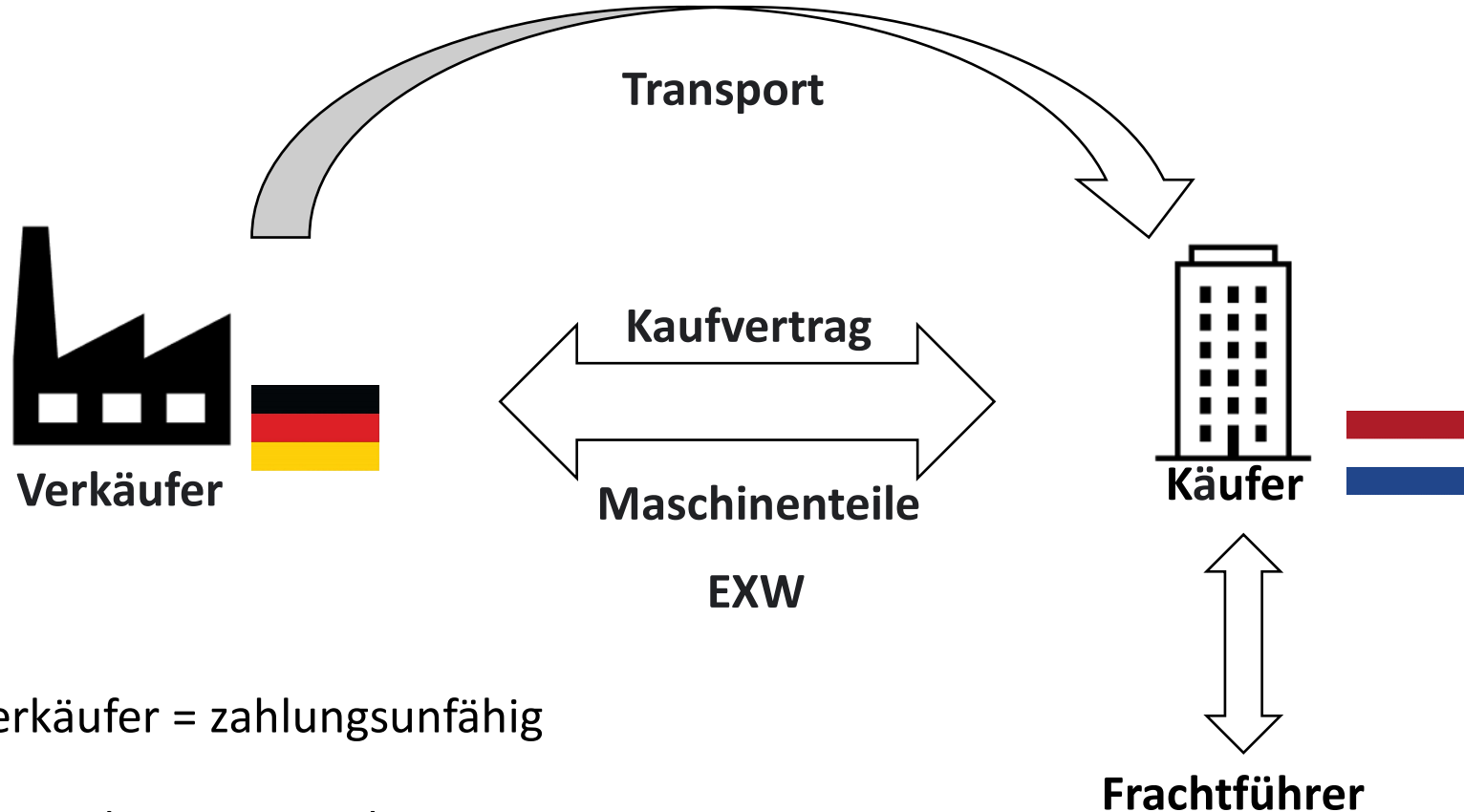
Incoterms + Zuständigkeit am Lieferort



„Preisstellung ab Werk: CPT Rotterdam“

Käufer verklagt Verkäufer in NL

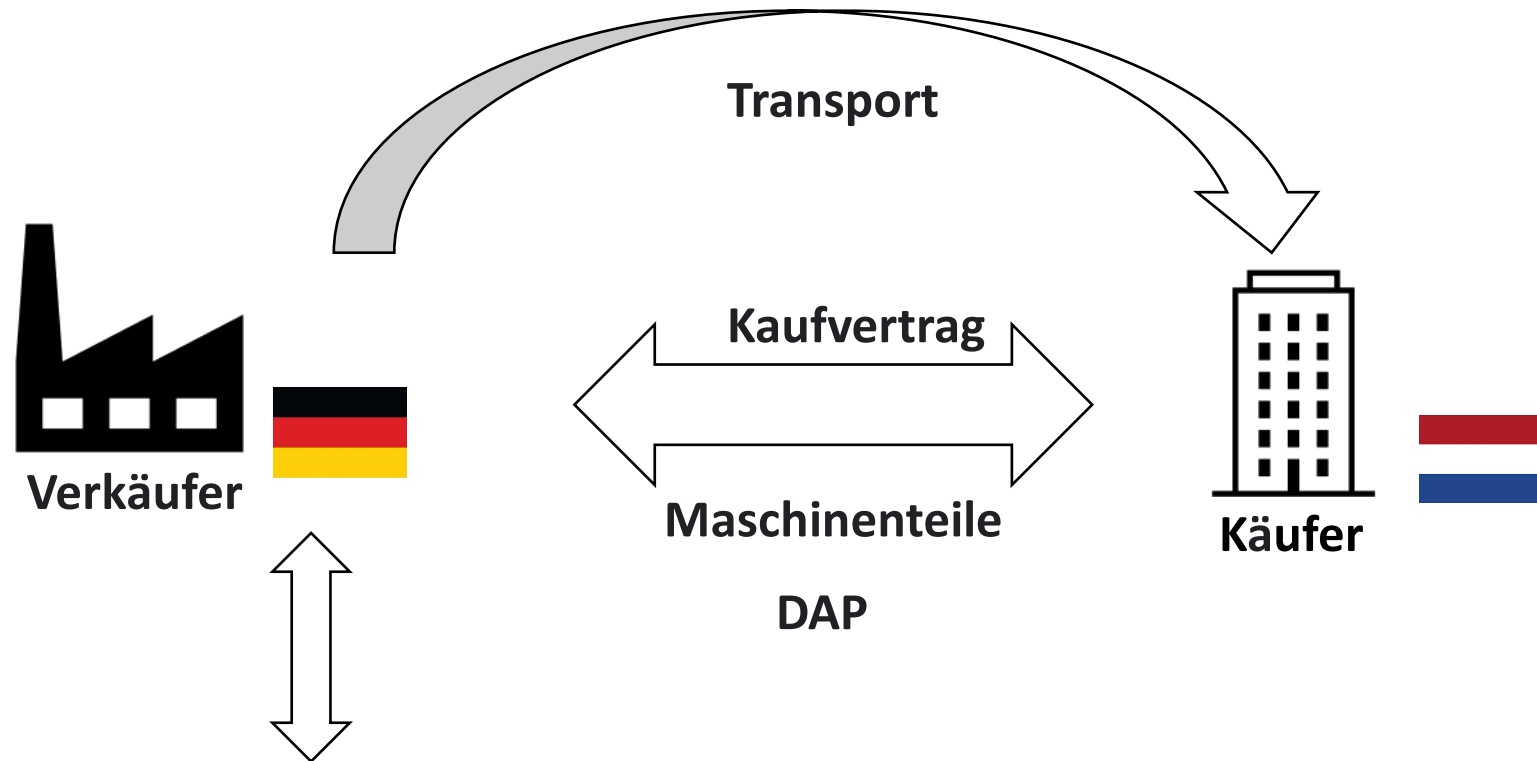
Unerwartete Probleme: ZurückbehaltungsR FF



Gerücht: Verkäufer = zahlungsunfähig

→ berührt Frachtvertrag nicht

Unerwartete Probleme: ZurückbehaltungsR FF



Gerücht: Verkäufer = zahlungsunfähig

→ Frachtführer liefert nicht ab:

ZurückbehaltungR?

INCOTERMS

Was in der Praxis so alles passiert, wie Gerichte damit umgehen und was wir daraus lernen können

Sigrid Preissl

Bourayne & Preissl

Avocate au Barreau de Paris

Email: s.preissl@bourayne-preissl.com



Bourayne & Preissl

Selarl d'Avocats

I. BLICK IN DIE RECHTSPRECHUNG



Was geschah?

- ELEKTRO STAR kaufte 476 Kartons mit jeweils 6 Geräten, also insgesamt 2.256 Elektro-Fondus mit einem Gewicht von 8.460 kg, zum Preis von 31.854 USD vom chinesischen Unternehmen CHINA FONDU.
- Vereinbarter Incoterms: **FOB NINGBO**
- ELEKTRO STAR beauftragte FRANCE SPEDITION mit dem Transport der Ware vom Hafen von NINGBO (CHINA) zu seinen Lagerhäusern in PARIS über den Hafen von ANTWERPEN (BELGIEN).
- Seetransport zwischen NINGBO und ANTWERPEN auf Schiff MSC CLARA. Ankunft ANTWERPEN am 6.1.2021.
- Einige Kartons mit Fondugeräten waren feucht und wurden aussortiert.
- 12.1.2021: Inspektion der Waren durch einen Sachverständigen des Warenversicherers von ELEKTRO STAR. MSC war geladen, nicht aber FRANCE SPEDITION
- Feststellung: Container hatte ein Loch im oberen Teil. Korrosion oder Schlag?
- Die Schadenshöhe wurde auf **6.438,72 Euro** festgesetzt.

I. BLICK IN DIE RECHTSPRECHUNG

MSC CLARA
Containerschiff

erbaut 2015

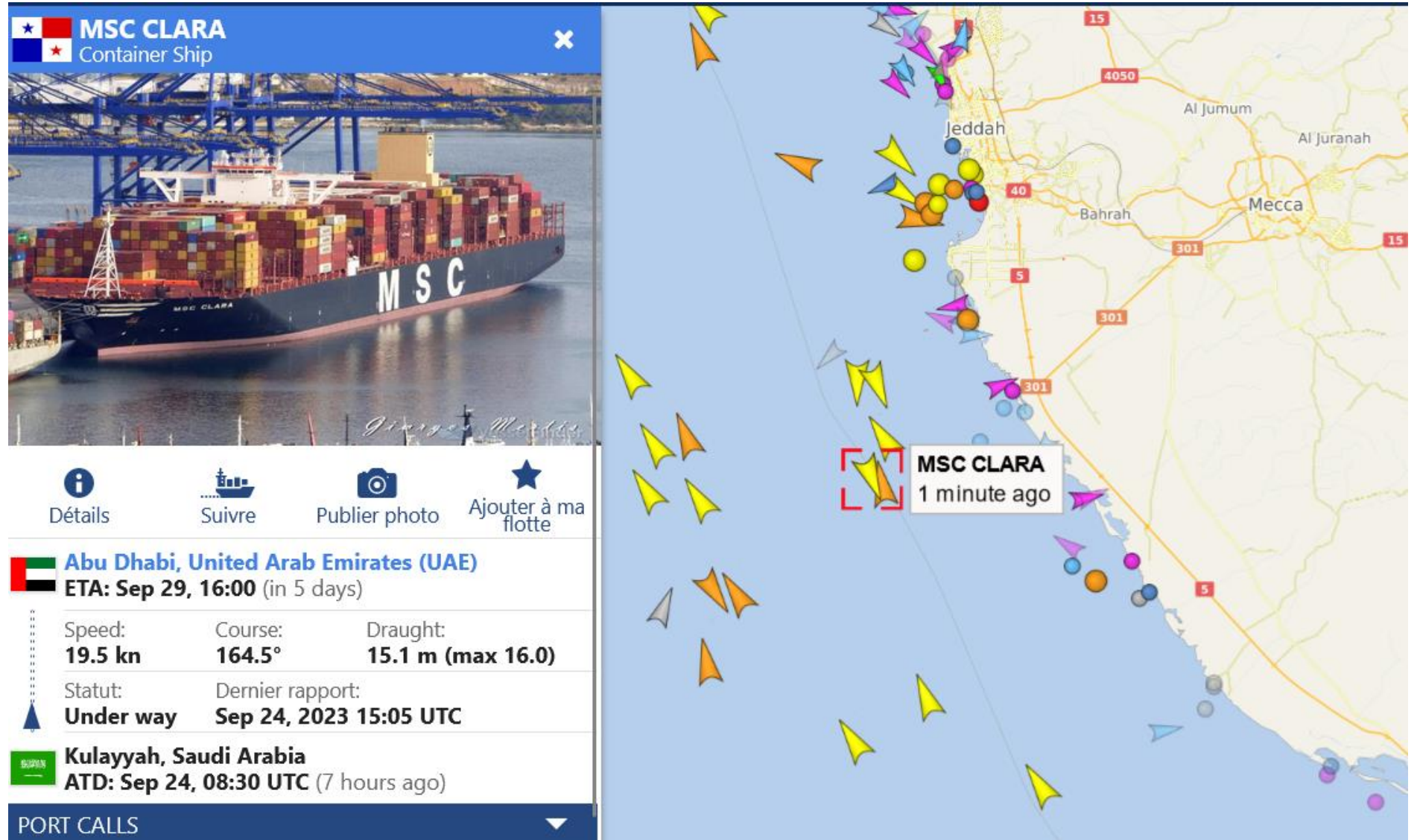
Panama

18 400 TEU

Tiefgang: 15,1 M

Länge: 395,5 M

vesselfinder



I. BLICK IN DIE RECHTSPRECHUNG

6. CAUSE OF THE DAMAGE

It could be ascertained that there was a presence of mould on the moist cartons. The latter indicates that the wetting was not recent.

We were informed by consignee that a hole was present in the roof of the container which allowed the ingress of rainwater.



Since the container was no longer present, it could not be determined if the hole was caused due to corrosion or due to an impact damage.

We hope to have been of service with the above report.

I. BLICK IN DIE RECHTSPRECHUNG

Auszug Handelsrechnung CHINA FONDU an ELEKTRO STAR

PLACE OF LOADING: NINGBO, CHINA

PLACE OF DISCHARGE: ANTWERP

FINAL DESTINATION: FRANCE

PAYMENT TERMS: T/T AGAINST FAXED DOCUMENTS

ITEM	YOUR ART. NO. OUR ART. NO.	DESCRIPTION	QUANTIT'	UNIT PRICE (USD)	AMOUNT (USD)
1	ETF1612 EMF020	Our S/C No. : EM-150035-EF-S0 CHINESE FONDUE SET (A4) BARCODE:3700 1045 1612 0 SERIAL NUMBER: 150035-00001 TO 150035-02258	2258 PC	US\$14.12	US\$31,854.72

F.O.B. NINGBO

I. BLICK IN DIE RECHTSPRECHUNG

Das Gerichtsverfahren

- Warenversicherer von ELEKTRO STAR entschädigte Versicherungsnehmer
- Warenversicherer verklagte vor dem Handelsgericht Paris FRANCE SPEDITION aus dem Transportvertrag
- Garantie/Freistellungsklage FRANCE SPEDITION gegen MSC/Logistikkette?

I. BLICK IN DIE RECHTSPRECHUNG

Welche Fragen musste sich das Gericht stellen?

- Zuständiges Gericht?
- Wer ist aktiv klagebefugt? (Incoterm FOB)
- Welche Verjährungsfristen greifen?
- Wo trat der Schaden auf? Wer haftet dafür ?
- Wer trägt die Beweislast? Was ist das private Gutachten wert?

I. ZWEITER BLICK IN DIE RECHTSPRECHUNG

Was geschah?

- Frz Unternehmen bestellte bei deutschem Lieferanten **Eisenbahnkran**.
- Auftragsbestätigung : „*Lieferbedingungen: Die vorstehend genannten Preise verstehen sich auf der Grundlage der **Lieferung EXW Leipzig** gemäß den Bedingungen Incoterms 2010, zuzüglich Mehrwertsteuer*“.
- Leasingvertrag des frz Unternehmens mit einer deutschen Bank zur Finanzierung des Krans.
- **Neue Auftragsbestätigung durch Leasingfirma** "Wir erteilen Ihnen somit den Auftrag für dieses Material im Hinblick auf seine Lieferung an unseren Mieter gemäß den nachstehenden Bestimmungen und Bedingungen. Die vorbehaltlose Annahme dieser Bedingungen **ungeachtet aller gegenteiligen Verkaufsklauseln** bedingt die Gültigkeit der vorliegenden Bestellung" und "Lieferfrist: **Die Lieferung des Materials versteht sich ab dem Zeitpunkt, zu dem der Mieter es in seinen Räumlichkeiten in Empfang nimmt**. Sofern nicht ausdrücklich und schriftlich davon abgewichen wird, ist die vorgesehene Lieferfrist verbindlich".

I. ZWEITER BLICK IN DIE RECHTSPRECHUNG



Kran verunfallte auf einer Baustelle

Sicherheitsmängel wurden festgestellt

Käufer klagte Verkäufer vor dem frz Gericht des tatsächlichen Lieferortes (Sitz des Käufers) auf:

- Auflösung des Kaufvertrags
- Schadenersatz
- Pönalstrafen

I. ZWEITER BLICK IN DIE RECHTSPRECHUNG

VERORDNUNG (EU) Nr. 1215/2012 Zuständigkeit Zivil-und Handelssachen

ABSCHNITT 2

Besondere Zuständigkeiten

Artikel 7

Eine Person, die ihren Wohnsitz im Hoheitsgebiet eines Mitgliedstaats hat, kann in einem anderen Mitgliedstaat verklagt werden:

1. a) wenn ein Vertrag oder Ansprüche aus einem Vertrag den Gegenstand des Verfahrens bilden, vor dem Gericht des Ortes, an dem die Verpflichtung erfüllt worden ist oder zu erfüllen wäre;
- b) im Sinne dieser Vorschrift — und sofern nichts anderes vereinbart worden ist — ist der Erfüllungsort der Verpflichtung
— für den Verkauf beweglicher Sachen der Ort in einem Mitgliedstaat, **an dem sie nach dem Vertrag geliefert worden sind** oder hätten geliefert werden müssen;

I. ZWEITER BLICK IN DIE RECHTSPRECHUNG

Cour de cassation, civile, Chambre commerciale, 8 février 2023, 21-13.536, Publié au bulletin – Rechtspruch 1

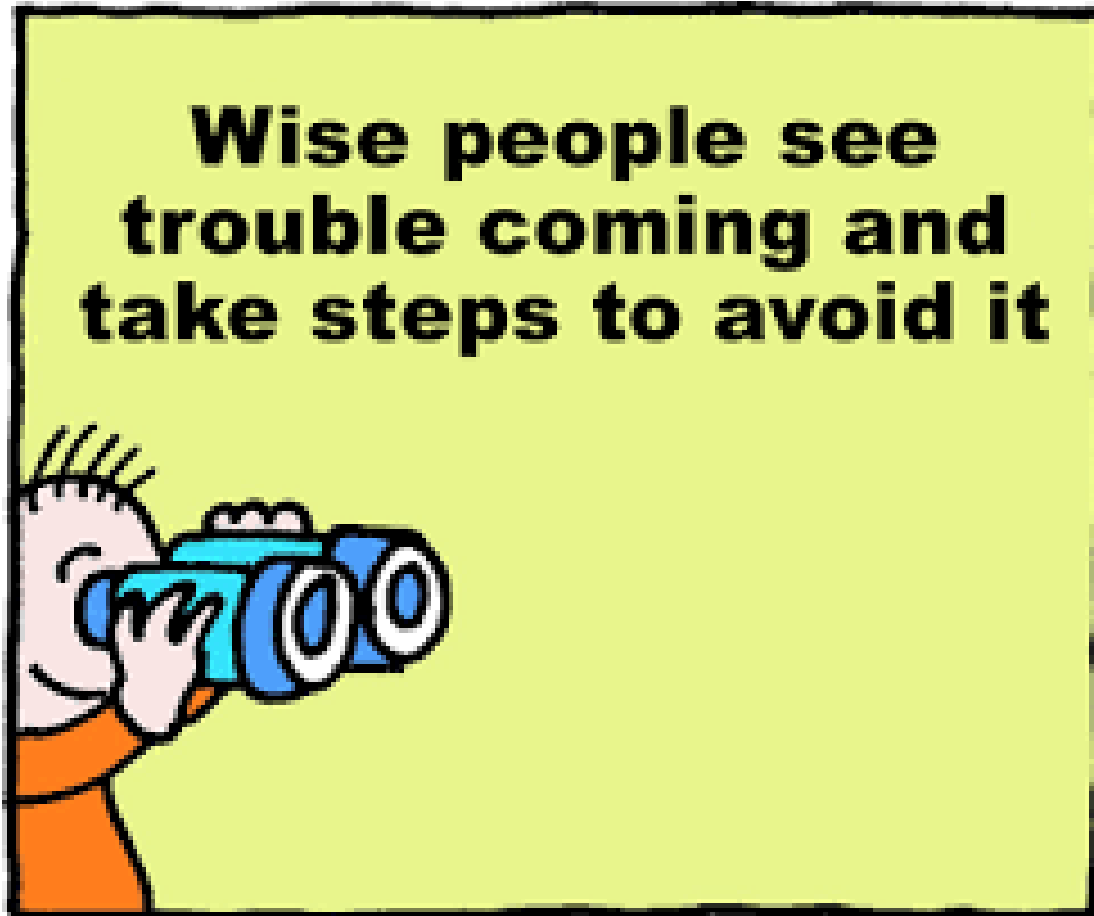
*„...der Ort, an den die **Waren gemäß dem Vertrag geliefert wurden** oder hätten geliefert werden müssen, auf der **Grundlage der Bestimmungen dieses Vertrags** zu bestimmen ist, dass das angerufene nationale Gericht bei der Prüfung, ob der Lieferort "gemäß dem Vertrag" bestimmt wurde, alle relevanten Begriffe und Klauseln dieses Vertrags berücksichtigen muss, die geeignet sind, diesen Ort eindeutig zu bezeichnen, **einschließlich der Begriffe und Klauseln, die von den Gepflogenheiten des internationalen Handels allgemein anerkannt und verankert sind, wie die von der Internationalen Handelskammer (ICC) ausgearbeiteten Incoterms ("international commercial terms")**, dass, wenn es unmöglich ist, den Lieferort auf dieser Grundlage ohne Bezugnahme auf das auf den Vertrag anwendbare materielle Recht zu bestimmen, dieser Ort dann der Ort **der tatsächlichen Übergabe der Waren** ist, durch die der Käufer die tatsächliche Verfügungsgewalt über diese Waren am Endbestimmungsort des Kaufgeschäfts erlangt hat oder hätte erlangen müssen. (EuGH, Urteil vom 25. Februar 2010, Car Trim, C-381/08 und EuGH, Urteil vom 9. Juni 2011, Electrosteel Europe, C-87/10)“.*

I. ZWEITER BLICK IN DIE RECHTSPRECHUNG

Cour de cassation, civile, Chambre commerciale, 8 février 2023, 21-13.536, Publié au bulletin – Rechtspruch 2

Das Urteil des Berufungsgerichts ist kritikwürdig da es die „*Annahme der Klausel "Lieferzeit" in einem nicht vom Verkäufer unterzeichneten Dokument sah, obwohl das Gericht feststellte, dass sich der Leasingvertrag ausdrücklich auf die ursprüngliche Bestellung bezog, die den Verkäufer und Käufer verbunden hatte, und die **Rechnung des Verkäufers die Angabe des Incoterms EXW aus dem Dokument "Annahme der Bestellung" übernahm, das der Verkäufer am 7. Juli 2015 an den Käufer geschickt hatte***“.

Wie vermeidet man den Weg zum Gericht?



Man verwendet
Incoterms richtig !

II. MEINE PERSÖNLICHEN PRAXIS TIPPS

Goldener Tipp 1: Wählen Sie den passenden Incoterms®

Je nach Fach- und Einflussbereich ! Kundenservice ? Käufer oder Verkäufer?

- ✓ Kategorie „C“, wenn der Verkäufer die Lieferung sichern/die Logistik kontrollieren möchte, jedoch mit einem schnellstmöglichen Gefahrenübergang
- ✓ Kategorie „D“ für „umfassenden Kundendienst“ (aber achten Sie darauf, Ihren Einflussbereich zu kontrollieren). Achtung wenn das Exportland unsicher ist
- ✓ Kategorie „EXW“ oder „F“ (je nach Interesse)

MEINE PERSÖNLICHEN PRAXIS TIPPS

Goldener Tipp 2: Berücksichtigen Sie Transportzeiten

Berücksichtigen Sie Transportzeiten bei der Wahl der Incoterms®

z. B. „EXW spätestens 30.9.2015“ = „DDP spätestens 30.10.2015“, wenn der Transport 1 Monat dauert.

MEINE PERSÖNLICHEN PRAXIS TIPPS

Goldener Tipp 3: Verwenden Sie nur genormte Abkürzungen

- Möglich aber nicht empfohlen die Incoterms[®] zu adaptieren (FOB aber Käufer organisiert Transport auf Grund eines Mandats)
- Wenn eine Anpassung erforderlich ist, geben Sie im Kaufvertrag die erwarteten Auswirkungen der Änderung an (z. B. planen Sie bei einer Änderung der Kostenverteilung auch eine Änderung des Ortes des Gefahrenübergangs oder geben Sie deutlich an, dass dieser Ort nicht geändert wird).
- bei der Bestimmung des Incoterms[®], prüfen Sie vorab die Infrastruktur vor Ort. Vermeiden Sie beispielsweise „*CIF- landing*“, wenn die Infrastruktur am Bestimmungshafen das Entladen zu sperriger Güter nicht zulässt.

MEINE PERSÖNLICHEN PRAXIS TIPPS

Goldener Tipp 4: Verwenden Sie das Akronym „INCOTERMS[®] 2020“

- Stellen Sie sicher welche Version der Incoterms verwendet werden soll, insbesondere in Übergangsphasen
- Vermeiden Sie Inkonsistenzen zwischen Incoterms und Vertragsklauseln!
- Seien Sie bei der Festlegung des Lieferorts äußerst genau!
- Anstatt das Akronym „FCA ROISSY“ zu verwenden, geben Sie „FCA + genaue Lieferadresse an »

MEINE PERSÖNLICHEN PRAXIS TIPPS

Goldener Tipp 5: Verwenden Sie rein maritime Incoterms nicht für andere Transportarten

- Verwenden Sie nicht die 4 maritimen Incoterms (nur „Outbound Sales“) für den multimodalen Transport (vermeiden Sie eine Verzerrung maritimer Incoterms wie „CIF oder FOB Flughafen“).
- Diese Incoterms® nur für große Tonnagen von konventionellen Schiffen mit Bruchlasten in Häfen geeignet.
- Für den Transport von Containergütern sollten die Incoterms® FAS, FOB, CFR und CIF nicht verwendet werden. Allerdings sind 80 % der Güter im Transport auf See in Containern geladen. Bevorzugen Sie für den Containertransport die Incoterms® FCA, CPT und CIP. → **Empfehlung CCI Incoterms 2010? Wie sieht es mit Incoterms 2020 aus?**

Muss man in einem Vertrag immer auch das Wort «Incoterms» schreiben?

Ein interessanter Fall, den unsere Anwaltskanzlei gewonnen hat:
In einer Rechtssache, die den Verkauf von Waren von einem italienischen Unternehmen an ein österreichisches Unternehmen (unsere Mandantin) betraf, machte die Gegenpartei (d.h. das italienische Unternehmen) zur Begründung ihrer Einwände geltend, dass – laut Anwendbarkeit der Incoterms – die Zuständigkeit des italienischen Gerichts gegeben sei.

Muss man in einem Vertrag immer auch das Wort «Incoterms» schreiben?

Verordnung (EG) Nr. 1215/2012 über die gerichtliche Zuständigkeit und die Anerkennung und Vollstreckung von Entscheidungen in Zivil- und Handelssachen

KAPITEL II, ZUSTÄNDIGKEIT

Abschnitt 1, Allgemeine Bestimmungen

Artikel 4

(1) Vorbehaltlich der Vorschriften dieser Verordnung sind Personen, die ihren Wohnsitz im Hoheitsgebiet eines Mitgliedstaats haben, ohne Rücksicht auf ihre Staatsangehörigkeit vor den Gerichten dieses Mitgliedstaats zu verklagen.

Muss man in einem Vertrag immer auch das Wort «Incoterms» schreiben?

KAPITEL II, ZUSTÄNDIGKEIT, Abschnitt 2, Besondere Zuständigkeiten

Artikel 7

Eine Person, die ihren Wohnsitz im Hoheitsgebiet eines Mitgliedstaats hat, kann in einem anderen Mitgliedstaat verklagt werden:

1. a) wenn ein Vertrag oder Ansprüche aus einem Vertrag den Gegenstand des Verfahrens bilden, vor dem Gericht des Ortes, an dem die Verpflichtung erfüllt worden ist oder zu erfüllen wäre;

b) im Sinne dieser Vorschrift — und sofern nichts anderes vereinbart worden ist — ist der Erfüllungsort der Verpflichtung

— für den Verkauf beweglicher Sachen der Ort in einem Mitgliedstaat, an dem sie nach dem Vertrag geliefert worden sind oder hätten geliefert werden müssen;

...

Muss man in einem Vertrag immer auch das Wort «Incoterms» schreiben?

das gegnerische Argument

Gemäß Artikel 7 der Verordnung (EG) Nr. 1215/2012, läge eine "abweichende Vereinbarung" über den Lieferort vor, die für die Zuweisung der Zuständigkeit ausschlaggebend sei, da (i) eine Vereinbarung zwischen den Parteien bestanden hätte, die die Lieferung der Waren in Italien vorsah; (ii) die Parteien hätten nämlich das Vertragsverhältnis durch Einfügung des Incoterms "Ex works" geregelt und daher sei die Lieferung der Waren konventionell in Italien in den Räumlichkeiten des italienischen Unternehmens vorgesehen;

Muss man in einem Vertrag immer auch das Wort «Incoterms» schreiben?

Verordnung (EG) Nr. 1215/2012

Vereinbarung über die Zuständigkeit

Artikel 25

(1) Haben die Parteien unabhängig von ihrem Wohnsitz vereinbart, dass ein Gericht oder die Gerichte eines Mitgliedstaats über eine bereits entstandene Rechtsstreitigkeit oder über eine künftige aus einem bestimmten Rechtsverhältnis entspringende Rechtsstreitigkeit entscheiden sollen, so sind dieses Gericht oder die Gerichte dieses Mitgliedstaats zuständig, es sei denn, die Vereinbarung ist nach dem Recht dieses Mitgliedstaats materiell nichtig. Dieses Gericht oder die Gerichte dieses Mitgliedstaats sind ausschließlich zuständig, sofern die Parteien nichts anderes vereinbart haben.

Muss man in einem Vertrag immer auch das Wort «Incoterms» schreiben?

das gegnerische Argument

- Gemäß Artikel 25 der Verordnung (EG) Nr. 1215/2012 hätten also die Parteien die Zuständigkeit für alle Streitigkeiten, die sich aus den zwischen ihnen bestehenden Geschäftsbeziehungen ergeben, einvernehmlich den italienischen Gerichten übertragen.

Muss man in einem Vertrag immer auch das Wort «Incoterms» schreiben?

das gegnerische Argument

Die Gegenpartei versuchte also das Bestehen einer abweichenden Vereinbarung über den Ort der Lieferung der Waren nachzuweisen, indem sie argumentierte, "dass der Ort der Lieferung Italien ist, da die Parteien mit der Einfügung solcher Incoterms ["EXW"] ihre Vereinbarung in diesem Sinne manifestiert haben, mit ausschließlicher Zuständigkeit der Gerichte dieses Landes gemäß der EG-Verordnung Nr. 1215/2012"; diese Lieferbedingung "sieht ein Minimum an Verpflichtungen des Verkäufers vor, der lediglich verpflichtet ist, dem Käufer die Ware in seinen Geschäftsräumen zur Verfügung zu stellen", mit der daraus folgenden angeblichen Zuständigkeit der italienischen Gerichte.

Muss man in einem Vertrag immer auch das Wort «Incoterms» schreiben?

unsere These

Wir behaupteten, dass die Anbringung eines solchen Akronyms ["EXW"] stellt jedoch keine Incoterms dar, führt daher nicht zur Anwendbarkeit der einschlägigen Regeln und kann nicht von den Bestimmungen des Artikels 7 der Verordnung (EG) Nr. 1215/2012 über die Zuweisung der Zuständigkeit auf der Grundlage des tatsächlichen Ortes der Lieferung der gekauften Waren abweichen;

Muss man in einem Vertrag immer auch das Wort «Incoterms» schreiben?

URTEIL DES EG GERICHTSHOFS - 9. Juni 2011

Rechtssache C-87/10 Electrosteel Europe SA gegen Edil Centro SpA

(Vorabentscheidungsersuchen des Tribunale ordinario di Vicenza)

„Gerichtliche Zuständigkeit sowie Anerkennung und Vollstreckung von Entscheidungen in Zivil- und Handelssachen – Verordnung (EG) Nr. 44/2001 – Besondere Zuständigkeiten – Art. 5 Nr. 1 Buchst. b erster Gedankenstrich – Gericht des Erfüllungsorts der vertraglichen Verpflichtung – Verkauf beweglicher Sachen – Ort der Lieferung – Vertrag mit der Klausel ‚Übergabe ab Werk‘“

Muss man in einem Vertrag immer auch das Wort «Incoterms» schreiben?

URTEIL DES EG GERICHTSHOFS - 9. Juni 2011

... „Bei der Prüfung, ob der Lieferort „nach dem Vertrag“ bestimmt ist, muss **das angerufene nationale Gericht alle einschlägigen Bestimmungen und Klauseln dieses Vertrags, einschließlich** der allgemein anerkannten und im internationalen Handelsverkehr üblichen Bestimmungen und Klauseln wie der von der Internationalen Handelskammer formulierten **Incoterms** („international commercial terms“) in der im Jahr 2000 veröffentlichten Fassung **berücksichtigen**, die eine eindeutige Bestimmung dieses Ortes ermöglichen.“ ...

Muss man in einem Vertrag immer auch das Wort «Incoterms» schreiben?

unsere These

Bekanntlich "sind die Incoterms entweder durch ausdrückliche Bezugnahme (z. B. 'FOB Incoterms' oder 'FOB Incoterms 2000') oder durch eine Generalklausel anwendbar, wonach jede Bezugnahme auf die Leistungsbedingungen als Bezugnahme auf die Incoterms in der zum Zeitpunkt des Vertragsschlusses geltenden Fassung zu verstehen ist" (BORTOLOTTI, Manuale di diritto commerciale internazionale, III. Auflage, Padova, 758).

Muss man in einem Vertrag immer auch das Wort «Incoterms» schreiben?

unsere These

Das Fehlen eines ausdrücklichen Verweises auf die Regeln der Incoterms oder die bloße Angabe einer dort kodifizierten Lieferfrist sind daher nicht geeignet, von den Normen des einheitlichen materiellen Rechts über den Ort der Lieferung von Waren im Sinne von Artikel 7 der Verordnung (EG) Nr. 1215/2012 abzuweichen, da „*die Incoterms nur dann verbindlich sind, wenn sie im Vertrag ausdrücklich als für diesen maßgebend genannt werden.*“ (vgl. *Cassazione civile sez. un.*, 25. Januar 1995, Nr. 892, *Dir. maritt.*, 1997, 958)

Muss man in einem Vertrag immer auch das Wort «Incoterms» schreiben?

unsere These

Das Fehlen einer ausdrücklichen Verweisung auf die Incoterms bedeutet daher keine Abweichung von den Bestimmungen der Verordnung (EG) Nr. 1215/2012, sondern hat allenfalls die alleinige Funktion, die Verteilung der Transportkosten im Zusammenhang mit dem internationalen Warenverkauf zu regeln. (vgl. *Cassazione civile sez. un.*, 17. August 1990, Nr. 8359, *Giust. civ. Mass.*, 1990, fasc. 8).

Muss man in einem Vertrag immer auch das Wort «Incoterms» schreiben?

unsere These

Vgl. Cassazione civile sez. un., 28/06/2019 Nr. 17566: „... eine von den Parteien getroffene abweichende Vereinbarung über den Ort der Lieferung der Ware muss, um Vorrang zu haben, klar und eindeutig sein, so dass sie aus dem Vertrag eindeutig hervorgeht, wobei die Möglichkeit besteht auf die im internationalen Handel allgemein anerkannten Begriffe und Klauseln wie die Incoterms (International Commercial Terms) zur Bestimmung des Ortes zurückzugreifen, sofern die vertragliche Bestimmung aus ihnen eindeutig hervorgeht. ...“

Muss man in einem Vertrag immer auch das Wort «Incoterms» schreiben?

unsere These

Vgl. Cassazione civile sez. un., 28/06/2019 Nr. 17566: *„Im vorliegenden Fall hat der italienische Kassationsgerichtshof entschieden, dass die Bezugnahme im Vertrag auf die Incoterms-Klausel "FCA Free Carrier ... named place" nicht den klaren und eindeutigen Willen der Parteien erkennen lasse, den Ort der Lieferung der Waren als Ausnahme von dem faktischen Kriterium der endgültigen Lieferung festzulegen, da die besagte Klausel im Wesentlichen dazu bestimmt sei, das Profil des Übergangs der Risiken und Kosten des späteren Transports auf den Käufer zu regeln“.*