

К.В. Нам

ПРИНЦИП ДОБРОСОВЕСТНОСТИ:
развитие, система,
проблемы теории и практики



УДК 347.1
ББК 67.404.06
Н24

Автор книги **Кирилл Вадимович Нам** — кандидат юридических наук, LL.M. (Heidelberg), магистр частного права (РШЧП).

Нам, Кирилл Вадимович.

Н24 Принцип добросовестности: развитие, система, проблемы теории и практики. — Москва : Статут, 2019. — 278 с.

ISBN 978-5-8354-1558-8 (в пер.)

В книге отражены итоги исследований правовой категории «принцип добросовестности», ее развития, систематизации, а также теоретических и практических проблем, с которыми сталкивается российское право в этой связи.

Книга предназначена для юристов, занимающихся научными исследованиями, для практикующих юристов и судей, студентов, аспирантов, докторантов, а также для всех интересующихся данной правовой областью.

УДК 347.1
ББК 67.404.06

*Электронные издания можно приобрести в интернет-магазине
statut-digital.ru*

ISBN 978-5-8354-1558-8

© Нам К.В., 2019
© Издательство «Статут», редподготовка, оформление, 2019

ОГЛАВЛЕНИЕ

Предисловие	8
Введение	10
 ГЛАВА 1. РАЗВИТИЕ ПРИНЦИПА ДОБРОСОВЕСТНОСТИ (<i>Treu und Glauben</i>) в НЕМЕЦКОМ ПРАВЕ	12
 § 1. Период до принятия ГГУ	13
1.1. Влияние римского права	13
1.2. Средние века	15
1.3. XIX век.....	18
1.4. Подготовка и принятие ГГУ.....	22
 § 2. Начало теоретического осмысления и применения принципа добросовестности (<i>Treu und Glauben</i>)	27
2.1. Теория, основанная на предполагаемой воле сторон	27
2.2. Теория, основанная на социальных, нравственных ценностях	30
2.3. Начало применения принципа добросовестности (<i>Treu und Glauben</i>) в судебной практике	36
2.4. Влияние Первой мировой войны на развитие и применение принципа добросовестности (<i>Treu und Glauben</i>).....	37
 § 3. Период Веймарской республики как важнейший этап развития принципа добросовестности (<i>Treu und Glauben</i>)	40
3.1. Борьба за индексацию требований, обесценившихся вследствие гиперинфляции	41
3.2. Расширение применения принципа добросовестности	47
3.3. Области применения принципа добросовестности в обязательственном праве.....	49

3.4. Применение принципа добросовестности в публичном праве	52
§ 4. Трансформация содержания принципа добросовестности (<i>Treu und Glauben</i>) во времена национал-социализма в Третьем рейхе	56
4.1. Влияние национал-социалистической идеологии на принцип добросовестности	56
4.2. Модернизация гражданского права в период национал-социализма	58
4.3. Судебная практика и новое значение принципа добросовестности.....	63
§ 5. Развитие принципа добросовестности (<i>Treu und Glauben</i>) после Второй мировой войны и в современный период.....	65
5.1. Период после Второй мировой войны.....	65
5.2. Систематизация и доктринальное сопровождение принципа добросовестности	66
5.3. Функциональный подход и правоприменение	68
5.4. Реформа обязательственного права	72
Глава 2. Изменения в позитивном регулировании принципа добросовестности в обязательственном праве Германии	75
§ 1. Дополнительные охранительные обязанности (§ 241 ГГУ).....	75
1.1. Обязанности по информированию.....	79
1.2. Обязанности заботиться о правах и интересах другой стороны	83
1.3. Обязанность лояльности	84
§ 2. Преддоговорные отношения (абз. 2 и 3 § 311 ГГУ).....	86
2.1. Переговоры о заключении договора	88
2.2. Иные деловые контакты	89
§ 3. Позитивное закрепление правил из сферы действия корректирующей функции принципа добросовестности	92
3.1. Реализация корректирующей функции принципа добросовестности в нормах о невозможности исполнения обязательства (абз. 2 и 3 § 275 ГГУ).....	92

3.2. Реализация корректирующей функции в нормах об отсутствии или отпадении основания сделки (§ 313 ГГУ).....	97
3.3. Право на досрочное расторжение длящихся обязательственных правоотношений при наличии уважительной причины (§ 314 ГГУ).....	106

Глава 3. Принцип добросовестности в других иностранных правопорядках и международных унифицированных документах	112
--	------------

§ 1. Принцип добросовестности в иных иностранных правопорядках.....	112
1.1. Принцип добросовестности в праве Франции	112
1.2. Принцип добросовестности в праве Австрии.....	117
1.3. Принцип добросовестности в праве Италии	121
1.4. Принцип добросовестности в праве Нидерландов	124
1.5. Принцип добросовестности в праве Швейцарии и Турции.....	126

§ 2. Принцип добросовестности в международных унифицированных документах	132
2.1. Конвенция ООН «О договорах международной купли-продажи товаров»	132
2.2. Принципы международных коммерческих договоров (Принципы УНИДРУА)	140
2.3. Принципы европейского договорного права (<i>Principles of European Contract Law – PECL</i>)	144
2.4. Модельные правила европейского частного права (<i>Principles, Definitions and Model Rules of European Private Law. Draft Common Frame of Reference – DCFR</i>)	150
2.5. Единое европейское право купли-продажи (<i>Common European Sales Law – CESL</i>)	155

Глава 4. Понимание и система принципа добросовестности	158
---	------------

§ 1. Значение и смысл принципа добросовестности	158
1.1. Принцип добросовестности и справедливость	158
1.2. Принцип добросовестности и правотворчество.....	159

1.3. Субсидиарность принципа добросовестности и его конкретизация	160
§ 2. Внутренняя система принципа добросовестности	162
2.1. Сфера применения конкретизирующей функции	163
2.2. Сфера применения дополняющей функции	164
2.3. Сфера применения ограничительной функции	173
2.4. Сфера применения корректирующей функции	180
Глава 5. Принцип добросовестности и российское право	188
§ 1. Дореволюционный период	188
1.1. Проект Гражданского уложения Российской империи	188
1.2. Доктринальные подходы	189
§ 2. Советский период	192
2.1. Трансформация принципа добросовестности в советском праве	192
2.2. Теоретические подходы к вопросам судейского усмотрения, ограничения осуществления субъективного права и корректировки применения норм позитивного права	198
§ 3. Современный этап	201
3.1. Кодификация гражданского права и принцип добросовестности	201
3.2. Проблемы развития доктрины	202
§ 4. Принцип добросовестности и его система в нормах Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ)	212
4.1. Принцип добросовестности как генеральная оговорка	212
4.2. Конкретизирующая функция принципа добросовестности в нормах ГК РФ	213
4.3. Дополняющая функция принципа добросовестности в нормах ГК РФ	214
4.4. Ограничительная функция принципа добросовестности в нормах ГК РФ	216
4.5. Корректирующая функция принципа добросовестности в нормах ГК РФ	218

Глава 6. Проблемы теории и практики принципа добросовестности в российском праве	222
§ 1. Проблемы системного подхода к принципу добросовестности в российском праве.....	222
1.1. Проблемы с определением недобросовестного поведения и злоупотребления правом	222
1.2. Проблемы, возникающие в сфере применения дополняющей функции	225
1.3. Проблемы, возникающие в сфере применения ограничительной функции.....	235
1.4. Проблемы, возникающие в сфере применения корректирующей функции.....	245
§ 2. Принцип добросовестности и необходимость учета специфики правоотношений.....	255
2.1. Принцип добросовестности и правоотношения в сфере вещных прав.....	256
2.2. Принцип добросовестности и корпоративные правоотношения	261
Заключение	266
Библиографический список.....	268