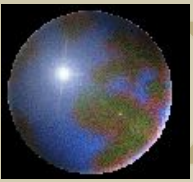


***НЕДОБРОСОВЕСТНЫЕ ОГОВОРКИ
В ДОГОВОРАХ СО
СТАНДАРТНЫМИ УСЛОВИЯМИ***

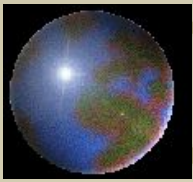
**ДОКЛАД НА СЕМИНАРЕ ОСЮР
27 мая 2010 г.**



МИРОВОЗЗРЕНИЕ В XIX веке

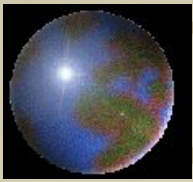
(экономика, философия, право)

- **Основной критерий экономической эффективности** – максимум прибыли
- **Основа социальной философии** – индивидуализм
- **Отражение этого в гражданском праве** – свобода договора, автономия воли, равенство сторон, право каждого добиваться своей цели любыми законными способами



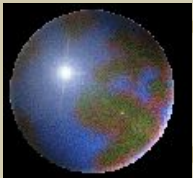
ИЗМЕНЕНИЕ МИРОВОЗЗРЕНИЯ В XX веке (экономика, философия)

- **Основной критерий эффективности** – Парето-эффективность, т.е. любое экономическое изменение, принося выгоду кому-либо, не должно наносить вред никому другому
- **Основа социальной философии** – теории типа «Теории справедливости» Джона Роллза, т.е. основные права и свободы граждан неприкосновенны, но при этом, если кто-то получает выгоду, это должно приносить пользу не только ему, но и каждому



ИЗМЕНЕНИЕ МИРОВОЗЗРЕНИЯ В XX веке (право)

- **Отражение нового миропонимания в гражданском праве – Х. Кётц: «... свобода договора в современном социальном государстве должна быть заменена «договорной справедливостью»; более слабая сторона должна быть сильнее защищена, обе стороны следует обязать в большей степени учитывать интересы друг друга и понятие договора следует переформулировать, как юридическое отношение с обязательствами по кооперации, солидарности и честности»**



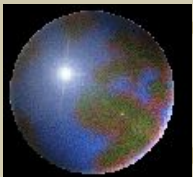
КОНЦЕПЦИЯ «WELFARE STATE»

- В экономике переход к Парето-эффективности
- В социальной философии теории типа Дж. Роллза
- Социализация права

КОНЦЕПЦИ
Я

«WELFARE
STATE»



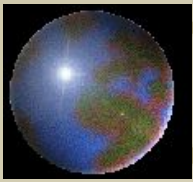


СОДЕРЖАНИЕ ПОНЯТИЯ «СЛАБАЯ СТОРОНА»

СЛАБАЯ
СТОРОНА ДОГОВОРА

ИНФОРМАЦИОННАЯ
ДИСПРОПОРЦИЯ

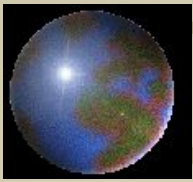
ДОГОВОРНАЯ
ДИСПРОПОРЦИЯ
(unequal bargaining power)



ЗАЩИТА СЛАБОЙ СТОРОНЫ И ПРАВА ЧЕЛОВЕКА

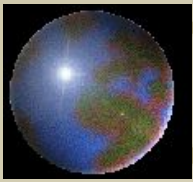
ЕСПЧ. Тлимменос v. Греции §40

«Таким образом, Европейский суд указал, что предусмотренное статьей 14 Конвенции право без какой бы то ни было дискриминации пользоваться правами, признанными в Конвенции, считается нарушенным в случае, **если государства по-разному относятся к лицам в аналогичных ситуациях, не предоставляя на то объективного и разумного основания.** Однако Европейский суд счел, что это не единственный аспект запрещения дискриминации, предусмотренный в статье 14 Конвенции. Право пользования без какой бы то ни было дискриминации правами, признанными в Конвенции, также считается нарушенным, **когда государства без объективного и разумного основания не применяют разный подход к лицам, чьи ситуации значительно отличаются»**



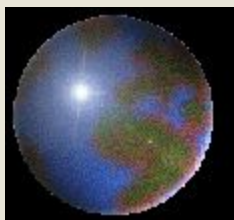
ДОКТРИНА ЗАЩИТЫ РАЗУМНЫХ ОЖИДАНИЙ

- **Г.К. Победоносцев 1896 г.**
«сущность всякого обязательства состоит в вере и ожидании»
- **Фридрих фон Хайек 1952 г.**
отводит осуществлению разумных ожиданий людей, составляющих общество, роль силы, скрепляющей «стихийный порядок», который только и может обеспечивать устойчивое существование общества в долгосрочной перспективе
- **Подход общего права 1986 г.**
«Функции английского судьи заключаются не в том, чтобы искать и находить какие-то призрачные элементы умственного характера, а обеспечивать, насколько позволяет практический опыт, чтобы **разумные ожидания порядочных людей** были оправданны»



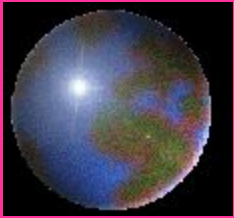
КОНЦЕПЦИЯ «ОГРАНИЧЕННОЙ РАЦИОНАЛЬНОСТИ» Г. САЙМОНА

- **Удовлетворенность, а не максимизация**
люди сознательно ограничивают себя в поиске и анализе информации т.к. велики издержки по ее сбору и обработке
- **Эффект формулировки вопроса**
спасая скупца ему надо кричать не «дай руку, дай руку», а «на, возьми мою руку»
- **Поиск дополнительных обоснований для выбора;**
люди, осознавая свою ограниченную рациональность, не доверяют своим предпочтениям и при принятии решения склонны к поиску дополнительных «оправданий» выбора.
- **«Близорукость» при принятии решений;**
при принятии решении человек часто не учитывает их долгосрочные последствия

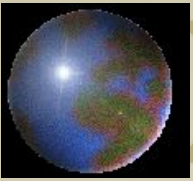


ПРОДОЛЖЕНИЕ

**АНАСТАСИЯ КРЫМСКАЯ
ЕКАТЕРИНА МУРЗАЧЕВА**

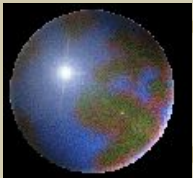


ПОДВЕДЕМ ИТОГИ



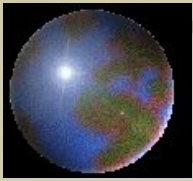
ТАКИМ ОБРАЗОМ В РФ

- Защита от недобросовестных условий договора, по существу, отсутствует
- Нет даже планов включить в ГК РФ такую защиту. В Концепции реформы гражданского законодательства подобных предложений нет
- Включение в ГК РФ общей оговорки о добросовестности, что предлагает Концепция, не решит проблему, так как помимо теста на недобросовестность подобные оговорки должны проходить и другие тесты



ПРЕДСТОИТ ОТВЕТИТЬ НА ЧЕТЫРЕ КЛЮЧЕВЫЕ ВОПРОСА

- Тест на недобросовестность должны проходить только стандартные условия или любые?
- Следует вводить исчерпывающий перечень оговорок или оставлять судам право тестировать любые условия договора на недобросовестность?
- Должна устанавливаться ничтожность или оспоримость подобных оговорок либо следует вводить оба вида регулирования?
- Защитой должны покрываться только потребительские договоры или не только?



ПРЕДЛОЖЕНИЕ

Думаю, было бы разумно разработать предложения по соответствующему изменению ГК РФ и направить их от ОСЮОР в Совет по кодификации гражданского законодательства



***БЛАГОДАРЮ
ЗА ВНИМАНИЕ***