

Горбунова Мария Андреевна
Студент 2 курса
Направление подготовки
40.04.01 Юриспруденция
Юридический факультет ФГБОУ
«Саратовский национальный исследовательский
государственный университет
имени Н.Г. Чернышевского»

Научный руководитель:
Конобеевская Ирина Михайловна
кандидат юридических наук,
доцент кафедры гражданского права и процесса

ЗАПАДНАЯ ТРАДИЦИЯ ПОНИМАНИЯ ДОБРОСОВЕСТНОСТИ

Аннотация: данная статья посвящена проблеме понимания добросовестности в западных правовых системах. Проанализированы составляющие принципа добросовестности в законодательства Германии, Франции, США. Проведена сравнительная характеристика понятий добросовестности в праве России.

Abstract: This article is devoted to the problem of understanding good faith in Western legal systems. The components of the principle of good faith in the legislation of Germany, France, and the USA are analyzed. A comparative characteristic of the concepts of good faith in Russian law has been carried out.

Ключевые слова: принцип добросовестности, доктрина добросовестного поведения французского и германского права.

Key words: the principle of good faith, the doctrine of good faith in French and German law.

Рассматривая понимание добросовестности и этапы формирования данного принципа необходимо отталкиваться, прежде всего, от римского права. Вместе с тем, в странах романо-германской правовой семьи научная доктрина не является формальным источником права¹, однако, это не уменьшает ее авторитетности. В этой связи использование теоретического понимания добросовестности возможно наряду с практическим.

Как принцип добросовестность закреплена в большинстве законодательствах Европы (п. 3 ст. 1134 ГК Франции, п. 242 Германского гражданского уложения, ст. 2 ГК Швейцарии, ст. 288 ГК Греции, п. 2 ст. 762 ГК Португалии т.д.). Во многих правовых порядках проводится различие между субъективной и объективной добросовестностью. Под субъективной добросовестностью обычно понимают особое психическое состояние лица, которое не знало или не должно было знать о каком-либо факте. Большое значение такая добросовестность приобретает в вещном праве (концепция добросовестного приобретения). Объективная же добросовестность рассматривается как внешнее мерило поведения сторон, которые могут либо действовать в соответствии с ним, либо нарушать его. Именно объективная добросовестность чаще всего формулируется в качестве общего принципа².

Для большей корректировки правового понимания добросовестности используются различные термины (*Treu und Glauben*, *correttezza*, *redelijkheid en billijkheid*). К подобной дифференциации терминологии прибегают различные юристы, например, английские юристы, указывая на недобросовестность стороны используют конструкцию – *acting in bad faith*, в то время как на континенте используется конструкция – *acting contrary to good faith*.

¹ *Полдников Д.Ю.* Нормативное значение научной доктрины и развитие частного права в германских землях до принятия германского гражданского уложения // Вестник КГУ. 2012. № 3. С. 159.

² *Хесселинк М.В.* Принцип добросовестности // Вестник экономического правосудия Российской Федерации. 2020. № 8. С. 157.

Одним из первых судебных актов, в котором упоминается данный принцип был принят в XVIII веке лордом Мэнсфилдом, утверждавшим следующее: «добросовестность представляет собой принцип, которым необходимо руководствоваться, если речь идет об исполнении любых контрактов или следок»³.

Вместе с тем, в странах англо-саксонского права отсутствовало какое-либо широкое понимание принципа добросовестности, в этой связи наблюдаются некоторые различия от классического принципа добросовестности в странах романо-германского права. В современный период развития данного принципа перед английскими теоретиками стоит вопрос о том, что необходимо дать обоснование принципу добросовестности. Однако, это затруднительно, причем небезосновательно, поскольку в условиях действия прецедентного права сделать это в настоящий момент не представляется возможным.

Принятие в США Единообразного торгового кодекса развило концепцию добросовестности в американском праве. Добросовестность в Кодексе (good faith) представлена как фактическая добропорядочность и одновременно как требование соблюдать разумные коммерческие стандарты деловой практике в торговле. Концепция добросовестности в США развита больше, чем в Англии. Так, профессором Роббертом Саммером была сформулирована доктрина добросовестности, суть которой заключалась в том, что в сделке необходимо выявить и исключить любые примеры недобросовестного поведения⁴.

В теории принцип добросовестности тесно связывают с Аристотелем, который писал, что добросовестность – основа общения между людьми. Добросовестность как принцип тесно связана с этикой⁵. В традиционном

³ Case: Carter v Boehm (1766) 97 ER 1162, 1164 (Lord Mansfield).

⁴ *Summers Robert S.* «Good Faith» in General Contract Law and Sales Provisions of the Uniform Commercial Code // *Virginia Law Review*. 1968. Vol. 54 No. 2. P. 201.

⁵ *Grunewald B.* *Bürgerliches Recht; Ein systematisches Repertorium*. 8th ed. Munchen, 2009. S. 126

представлении европейском представлении об этическом поведении, как основе европейской цивилизации, добросовестность тесно связана с идеалом о равенстве и справедливости⁶.

В западной правовой традиции сложилось так, что принцип добросовестности имеет различную степень признательности в правовых системах. Связано это с тем, что конструкция принципа добросовестности не есть что-то застывшее, она изменяется по мере развития права. В целом же, применение принципа добросовестности в континентальном праве распространено в странах континентального права и имеет слабое распространение в правовых системах странах общего права⁷.

Наиболее приверженной к традиционной конструкции добросовестности была и остается романо-германская правовая семья, поскольку именно на нее наибольшее влияние оказало римское право.

Во Франции общий принцип добросовестности, известный как «bonne foi is found» закреплен в ст. 1134 и 1135 Code civil, которые прямо закрепляют положения о том, что любые соглашения, заключенные участниками правоотношений и не противоречащие действующему законодательству, должны осуществляться добросовестно.

В этой связи, необходимо обратить внимание о том, что Code civil рассматривает добросовестность, как абстрактную категорию, однако, принцип добросовестности наиболее раскрыт в судебной практике и теоретических положения. Традиционное французское право широко трактует принцип добросовестности и ограничивает сферу его применения, а также видит в принципе добросовестности способ ограничения права на свободу договора⁸.

⁶ *Винокуров С.Н.* Современная концепция добросовестности в обязательственном праве Франции, Германии, США и Англии // Право и политика. 2018. № 8. С. 3

⁷ *Абросимов А.В.* Принцип добросовестности в российском гражданском праве и зарубежных правовых системах // Legal Bulletin. 2022. № 4. С. 93.

⁸ *Musy A. M.* The Good Faith Principle in Contract Law and the Precontractual Duty to Disclose: Comparative Analysis of New Differences in Legal Cultures//Global Jurist Advances, Volume 1, Issue 1, 2001.

Доктрина добросовестного поведения в Германии является одной из наиболее развитой, в ст. 242 BGB закреплено, что должник должен исполнять обязательства добросовестно, учитывая сложившиеся обычаи делового оборота. Из этого следует обязанность сторон осуществлять свои права разумно для того, чтобы их поведение считалось добросовестным. Субъективная составляющая добросовестности тесно связана с личными качествами и существенно отличается от французского права, выделяя объективную и субъективную.

Таким образом, из представленных моделей добросовестности, наиболее тесно связанная с российской концепцией является немецкая, поскольку российская правовая традиция в большей степени восприняла немецкий опыт.

Список использованной литературы и источников

1. Case: *Carter v Boehm* (1766) 97 ER 1162, 1164 (Lord Mansfield).
2. *Grunewald B.* *Burgerliches Recht; Ein systematisches Repertorium.* 8th ed. Munchen, 2009. S. 126
3. Musy A. M. The Good Faith Principle in Contract Law and the Precontractual Duty to Disclose: Comparative Analysis of New Differences in Legal Cultures//*Global Jurist Advances*, Volume 1, Issue 1, 2001.
4. *Summers Robert S.* «Good Faith» in General Contract Law and Sales Provisions of the Uniform Commercial Code // *Virginia Law Review.* 1968. Vol. 54 No. 2. P. 201.
5. *Абросимов А.В.* Принцип добросовестности в российском гражданском праве и зарубежных правовых системах // *Legal Bulletin.* 2022. № 4. С. 93.
6. *Винокуров С.Н.* Современная концепция добросовестности в обязательственном праве Франции, Германии, США и Англии // *Право и политика.* 2018. № 8. С. 3
7. *Полдников Д.Ю.* Нормативное значение научной доктрины и развитие частного права в германских землях до принятия германского гражданского уложения // *Вестник КГУ.* 2012. № 3. С. 159.
8. *Хесселинк М.В.* Принцип добросовестности // *Вестник экономического правосудия Российской Федерации.* 2020. № 8. С. 157.