
HUR BÖR EN ALLMÄN LOJALITETSPLIKT UTVECKLAS OCH TILLÄMPAS I NORDISK RÄTT?

PALLE BO MADSEN – LUND 11/6/2015

“HUR” / ”HVORDAN”

Ikke “OM” / ”HVIS”

Vi tager som udgangspunkt, at en loyalitetspligt *faktisk gælder!*

CITAT FRA “AFTALELOVEN 100 ÅR”

▶ **Hilde Hauge (s. 146):**

Avtalelovens § 33 har i norsk rett tjent som et springbrett for utviklingen av et alminnelig lojalitetsprincipp.

olike typer “god skikk”-normer i lovgivningen kan ha generell relevans når man skal fastsette det nærmere indholdet i redelighetsstandarden.

EN ALMEN LOYALITETSPLIGT I NORDISK AFTALE- OG OBLIGATIONSRET!

Ikke autoritativt formuleret med almen gyldighed (modsat fx. BGB § 242 som udviklet i retspraksis), men bredt anerkendt i nordisk teori og praksis såvel som i mere specifikke lovregler (fx. DK-aftalelovens § 36: rimelighed & redelig handlemåde = loyalitet).

En loyalitetspligt gælder som **almindelig retsgrund sætning/retsstandard**.

UNIDROIT – PECL – DCFR

IKKE RETSKILDER – MEN INSPIRATIONSKILDER

- ▶ **UNIDROIT** Chapter 1: **General provisions** – Article 1.7:
“Each party must act in accordance with **good faith and fair dealing** ...”
- ▶ **PECL** Section 2: **General duties** – Article 1:201:
“Each party must act in accordance with **good faith and fair dealing**”
- ▶ **DCFR** – III. -1:103:
“A person has a duty to act in accordance with **good faith and fair dealing** in performing an obligation, in exercising a right to performance, in pursuing or defending a remedy for non-performance, or in exercising a right to terminate an obligation or contractual relationship.

ET OBJEKTIVT KRITERIUM?

-
- ▶ Ifølge PECL:
“**Good faith**” meaning “**honesty and fairness in mind**” = en subjektiv test.
“**Fair dealing**” meaning “observance of **fairness in fact**” = en objektiv test.
Samlet set et objektivt kriterium (med subjektive elementer).
 - ▶ Ifølge **aftalelovens § 36 (DK)**:
“i strid med **redelig handlemåde** eller **urimeligt**”
 - ▶ Ifølge **avtaleloven § 36 (N)**: “**urimelig** eller i strid med **god forretningsskik**”
 - ▶ Ifølge **36 § avtalslagen (S)**: “**oskäligt**”
 - ▶ **Samlet set** også her **et objektivt kriterium** – med subjektive elementer
– eller med intersubjektive elementer (redelighed/god skik)

CITAT FRA “AFTALELOVEN 100 ÅR”

▶ **Juha Karhu (s. 94):**

Lojalitet ... är inte ett begrepp som kan täckas av vilja och tillit.

Det är just sådana normimpulser som jeg anser att hör hemma i en tredje typ, i en »socialstandard«.

SVAR PÅ SPØRGSMÅLET

-
- ▶ Spørgsmål/Fråga:
“Hur bör en allmän lojalitetsplikt utvecklas och tillämpas i nordisk rätt?”
 - ▶ Svar:
Som nu!
 - med en ulovfæstet retsgrundsætning/socialstandard
 - ved induktion fra eksisterende “god skik”-normer og udviklet i retspraksis.
 - ▶ - i god harmoni med vores egen retstradition (i form og indhold)
 - ▶ - i god harmoni med europæiske/internationale kodificeringer (i indhold)



**Good faith and fair dealing is penicillin.
It permeates all parts of the system and
kills all the pernicious germs.**

Ole Lando

In: Liber Amicorum Guido Alpa (2007)