**Карнаух Вадим Сергійович, тимчасово не працює: &laquo;Пра&shy;вове регулювання переддоговірних відносин в ЄС та Украї&shy;ні&raquo; (12.00.03 - цивільне право і цивільний процес; сімейне право; міжнародне приватне право). Спецрада Д 26.001.06 у Київському національному університеті імені Тараса Шев&shy;ченка**

**МІНІСТЕРСТВО ОСВІТИ І НАУКИ УКРАЇНИ**

**КИЇВСЬКИЙ НАЦІОНАЛЬНИЙ УНІВЕРСИТЕТ**

**ІМЕНІ ТАРАСА ШЕВЧЕНКА**

**На правах рукопису**

**КАРНАУХ ВАДИМ СЕРГІЙОВИЧ**

**УДК 341.9:347.4] (061.1ЄС+477)**

**ПРАВОВЕ РЕГУЛЮВАННЯ ПЕРЕДДОГОВІРНИХ ВІДНОСИН В ЄС ТА**

**УКРАЇНІ**

**Спеціальність 12.00.03 – цивільне право і цивільний процес; сімейне**

**право; міжнародне приватне право**

**Дисертація**

**на здобуття наукового ступеня**

**кандидата юридичних наук**

**Науковий керівник:**

**КУЗНЄЦОВА Наталія Семенівна,**

**доктор юридичних наук, професор,**

**академік НАПрН України**

**КИЇВ – 2017**

**2**

**ЗМІСТ**

**ПЕРЕЛІК УМОВНИХ СКОРОЧЕНЬ…………………………………………....3**

**ВСТУП……………………………………………………………………………….4**

**РОЗДІЛ 1. Теоретичні передумови розуміння сутності переддоговірних**

**правовідносин …………………………………………………………………………...15**

**1.1. Юридична природа цивільно-правового договору………………………….15**

**1.2. Воля та волевиявлення в переддоговірному правовідношенні……….…….35**

**1.3. Природа свободи договору в контексті вчення про переддоговірні**

**правовідносини……………………………………………………………………….….54**

**Висновки до Розділу 1…………………………………………………………......64**

**РОЗДІЛ 2. Загальна характеристика переддоговірних правовідносин ………….…71**

**2.1. Особливості структури переддоговірних відносин за правом України та**

**Німеччини………………………………………………………………………………...71**

**2.2. Переддоговірна відповідальність за правом України та Німеччини………91**

**2.3. Модель переддоговірних відносин за Проектом Спільних підходів**

**(DCFR)………………………………………………………………………………..…108**

**Висновки до Розділу 2………………………………………………………….....130**

**РОЗДІЛ 3. Укладення договору в приватноправових інструментах**

**ЄС………………………………………………………………………………………..136**

**3.1. Укладення договору згідно з Принципами європейського договірного права**

**(PECL) …………………………………………………………………………….…….136**

**3.2. Укладення договору за Проектом Спільних підходів (DCFR)…………….152**

**3.3. Укладення договору відповідно до Єдиного європейського торгового права**

**(CESL)…………………………………………………………………………...……....160**

**Висновки до Розділу 3…………………………………………………………….171**

**ВИСНОВКИ………………………………………………………………………..174**

**СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ……………………………………….189**

**3**

**ПЕРЕЛІК УМОВНИХ СКОРОЧЕНЬ**

**ЦКУ – Цивільний кодекс України**

**ЦК РФ – Цивільний кодекс Російської Федерації**

**BGB – Німецьке цивільне уложення**

**ЄС – Європейський Союз**

**DCFR - Draft Common Frame of Reference (Проект Спільних підходів)**

**CESL - Proposal for a Regulation of the European Parliament and of the Council on a**

**Common European Sales Law (Проект Єдиного європейського торгового права)**

**Reg-CESL – Regulation (Постанова Європейської комісії до Проекту Єдиного**

**європейського торгового права)**

**Принципи УНІДРУА - Принципи міжнародних комерційних договорів, розроблені**

**Міжнародним інститутом уніфікації приватного права**

**PECL – Principles of European Contract Law (Принципи європейського договірного**

**права)**

**B2C - Business-to-consumer (відносини, у тому числі договірні, між підприємцем та**

**споживачем)**

**B2B - Business to business (відносини, у тому числі договірні, між підприємцями)**

**CISG - United Nations Convention on Contracts for the International Sale of Goods**

**(Конвенція ООН про договори міжнародної купівлі-продажу товарів від 11 квітня**

**1980 року)**

**SME - Small and medium-sized enterprises (відносини між підприємцями, у яких**

**принаймні однією стороною є мале або середнє підприємство)**

**SIN - Standard Information Notice (стандартне інформаційне повідомлення щодо**

**CESL, яке продавець має надавати споживачу перед укладенням договору про**

**використання CESL)**

**4**

**ВСТУП**

**Актуальність теми дослідження. Легітимація ЄС у 1992 р. поставила**

**питання про формування уніфікованого наднаціонального права, у тому числі й**

**приватного, що пояснюється необхідністю оформлення механізму договірного**

**регулювання для розвитку торгових відносин та спрощення здійснення**

**міжкордонних трансакцій. Конвергенція приватноправових комплексів має**

**іманентно поєднуватися із забезпеченням національного фактору регулювання,**

**тобто збереженням сталих особливостей правових систем держав-учасниць ЄС.**

**Формування єдиного контрактного права організаційно й технічно**

**опосередковується пошуком меж взаємодії на науковому та правотворчому рівнях.**

**Вагомими результатами даного процесу є розроблення Комісією з європейського**

**контрактного права під керівництвом датського вченого О. Ландо Принципів**

**європейського договірного права (PECL); формування Робочою групою з**

**розроблення Європейського цивільного кодексу під керівництвом німецького**

**правника К. ван Бара спільно з Дослідницькою групою з вивчення існуючого**

**європейського приватного права (групою Acquis) Проекту Спільних підходів**

**(DCFR); ініціатива Європейської комісії по виробленню Єдиного європейського**

**торгового права (CESL). Водночас можливою стала трансформація векторів**

**європейських досліджень через деінтеграційні процеси в ЄС. Мається на увазі вихід**

**Великої Британії зі складу ЄС в результаті референдуму 23 червня 2016 р.**

**Унаслідок цього ймовірним є зняття необхідності досягнення консенсусу між**

**підходами континентальної та англо-американської правових сімей у подальшій**

**уніфікаційній роботі.**

**В українській цивілістичній думці відсутнє обґрунтування категорії**

**переддоговірного правовідношення на основі традиційного вчення про сутність та**

**структуру правовідношення. Не здійснено також спроб виявлення природи**

**юридичних можливостей учасників переговорів та юридичних фактів, якими**

**забезпечується динаміка переддоговірних правовідносин.**

**5**

**Курс України на зближення з ЄС передбачає доцільність вивчення як**

**академічних приватноправових тенденцій в ЄС, так і окремих нормотворчих**

**підходів у сфері регулювання переддоговірних відносин. У цьому зв’язку**

**заслуговують на увагу положення PECL, DCFR, CESL, а також досвід Німеччини,**

**який характеризується значною правовою регламентацією переддоговірних**

**відносин.**

**Зв’язок роботи з науковими програмами, планами, темами. Дисертаційне**

**дослідження виконувалося відповідно до наступних державних бюджетних науководослідних тем: «Доктрина права в правовій системі України: теоретичний та**

**практичний аспекти» № 11 БФ 042 - 01 (номер державної реєстрації 0111U008337),**

**яка досліджувалася на юридичному факультеті Київського національного**

**університету імені Тараса Шевченка з 01 січня 2011 р. по 31 грудня 2015 р.; «Теорія**

**та практика адаптації законодавства України до законодавства ЄС» № 16 БФ 042 –**

**01, що діє з 01 січня 2016 р. по 31 грудня 2018 р.**

**Метою дослідження є обґрунтування категорії переддоговірного**

**правовідношення на основі традиційного вчення про сутність та структуру**

**цивільного правовідношення, порівняльний аналіз підходів до правового**

**регулювання переддоговірних відносин, а також розробка теоретичних положень та**

**практичних пропозицій, спрямованих на вдосконалення учення про переддоговірні**

**правовідносини.**

**Відповідно з поставленою метою сформульовано наступні завдання**

**дослідження: окреслити стан розуміння юридичної природи цивільно-правового**

**договору; проаналізувати категорії волі та волевиявлення як важливих чинників для**

**формування вчення про переддоговірні правовідносини; з’ясувати сутність та**

**визначити види переддоговірних правовідносин; осмислити феномен**

**переддоговірної відповідальності; виявити особливості вираження природи**

**принципу свободи договору у контексті розуміння суті переддоговірного**

**правовідношення; порівняти законодавчі, академічні та програмні моделі**

**регламентації переддоговірних відносин; продемонструвати можливі шляхи**

**6**

**гармонізації цивільного законодавства України у сфері регулювання**

**переддоговірних відносин.**

**Об’єктом дослідження є відносини, які передують факту укладення**

**цивільно-правового договору.**

**Предметом дослідження є теоретичні засади пізнання сутності цивільноправових переддоговірних відносин; доктринальні розробки, правові норми, судова**

**практика, європейські академічні та проектні положення щодо регулювання**

**переддоговірних відносин у цілому та, зокрема, щодо укладення цивільно-правового**

**договору; цивільне законодавство України та Німеччини у сфері регламентації**

**переддоговірних відносин.**

**Методологічну основу дослідження складають методи аналізу і синтезу,**

**сходження від абстрактного до конкретного, моделювання, системно-структурний,**

**порівняльно-правовий методи. Використання зазначених методів дозволило**

**вирішити поставлені завдання. Методи аналізу і синтезу, сходження від**

**абстрактного до конкретного, системно-структурний методи дозволили: визначити**

**сутність переддоговірного правовідношення; провести класифікацію**

**переддоговірних правовідносин; виявити природу юридичних можливостей**

**учасників переговорів та юридичних фактів, якими забезпечується динаміка**

**переддоговірних правовідносин; обґрунтувати передчасність визнання цивільноправового договору джерелом цивільного права. Метод моделювання та**

**порівняльно-правовий метод було використано при: дослідженні академічних та**

**нормативних підходів до регламентації сфери переддоговірних відносин, у тому**

**числі при виявленні моделі переддоговірних відносин за DCFR та визначенні**

**порядку укладення цивільно-правового договору за PECL, DCFR, CESL;**

**формулюванні пропозицій по вдосконаленню ЦКУ у сфері регулювання**

**переддоговірних відносин.**

**Теоретична основа дисертації. Дослідження проблематики дисертації та**

**отримані теоретичні висновки значною мірою ґрунтуються на досягненнях**

**вітчизняної та зарубіжної цивілістики, які характерні для різних історичних**

**7**

**періодів. Виявлення проблем в доктрині та віднаходження шляхів їх подолання**

**стали можливими завдяки науковим дослідженням М.М. Агаркова, С.С. Алексєєва,**

**І.В. Бекленіщевої, С.М. Бервено, В.А. Бєлова, Х. Біла, В.В. Богданова, Т.В. Боднар,**

**В.І. Борисової, С.М. Братуся, А.В. Власової, О.В. Волкова, Ю.С. Гамбарова, К.В.**

**Гницевича, В.П. Грибанова, І.А. Діковської, Ю.П. Єгорова, Ю.Л. Єршова, Е.**

**Зеккеля, Р. Ієрінга, О.С. Іоффе, М.Ф. Казанцева, А.Г. Карапетова, Д. Картрайта, С.Ф.**

**Кечекьяна, Е. Кліве, О.С. Комарова, М.М. Коркунова, О.О. Красавчикова, Є.О.**

**Крашеніннікова, О.В. Кохановської, Н.С. Кузнєцової, А.М. Кучер, О. Ландо, В.В.**

**Луця, Р.А. Майданика, Н.І. Майданик, А. Манігка, М.М. Марченко, Г.К. Матвєєва,**

**Д.Г. Павленко, О.Г. Певзнера, О.О. Первомайського, К.П. Побєдоносцева, С. О.**

**Погрібного, Й.О. Покровського, Б.І. Пугінського, М.К. Ренненкампфа, Ф.К. Савіньї,**

**М.М. Сибільова, В.І. Серебровського, Є.О. Суханова, Ф.В. Тарановського, Ю.О.**

**Тихомирова, Ю.К. Толстого, С.В. Третьякова, Є.А. Флейшиц, М.В. Хезелінка, Р.О.**

**Халфіної, Р. Циммерманна, Г.Ф. Шершеневича, С.І. Шимон, О.В. Шполтакова, Р.**

**Шульце й інших учених.**

**Наукова новизна одержаних результатів. У дисертації розроблено**

**теоретичні положення, які можуть мати пізнавальне значення для подальшого**

**розвитку вчення про переддоговірні правовідносини.**

**Уперше:**

**1) сформульовано визначення переддоговірного правовідношення як**

**цивільно-правового відношення, у якому належна поведінка суб’єктів**

**безпосередньо спрямовується на укладення договору або сприяє його укладенню,**

**а неналежна поведінка суб’єктів до моменту укладення договору визнається**

**недобросовісною та обумовлює відповідальність, установлену договором або**

**законом;**

**2) запропоновано класифікацію переддоговірних правовідносин за**

**наступними критеріями: - за функціональним призначенням: переддоговірне**

**організаційне правовідношення (безпосередньо спрямовується на укладення**

**договору або сприяє його укладенню) та переддоговірне компенсаційне**

**8**

**правовідношення (має характер sui generis стосовно організаційного**

**правовідношення та являє собою зобов’язання, у змісті якого конструюється**

**відповідальність особливого роду – сulpa in contrahendo); - за підставою**

**виникнення: договірне (виникає, наприклад, із попереднього договору,**

**переддоговірної угоди про ексклюзивність переговорів, переддоговірної угоди**

**про розподіл витрат сторін під час ведення переговорів, порушення правила**

**добросовісного ведення переговорів за умови визначення відповідного обов’язку**

**сторін в переддоговірній угоді) та позадоговірне (виникає із вступу у переговори,**

**що визначається в законі як юридичний факт або з початку процедури укладення**

**договору, передбаченої законом, у тому числі під час проведення торгів,**

**конкурсів або аукціонів);**

**3) запропоновано визнати підставами виникнення переддоговірного**

**організаційного правовідношення: - вступ у переговори, у тому числі шляхом**

**вчинення оферти, направлення пропозиції зробити оферту, або пропозиції укласти**

**договір, яка не є офертою; - укладення договору, який є переддоговірним**

**правочином, тобто визначає різні аспекти поведінки учасників переговорів до**

**укладення договору або передбачає укладення основного договору (наприклад,**

**попередній договір);**

**4) запропоновано визнати підставою виникнення переддоговірного**

**компенсаційного правовідношення недобросовісну поведінку учасника переговорів,**

**яка може виражатися в: - порушенні стороною загального обов’язку добросовісного**

**ведення переговорів; - ухиленні від укладення договору в різних формах, у тому**

**числі шляхом недобросовісної відмови від переговорів; - невиконанні або**

**неналежному виконанні переддоговірних обов’язків, установлених переддоговірним**

**правочином або передбачених законом;**

**5) запропоновано класифікацію об’єктів переддоговірного правовідношення**

**за ступенем юридичної визначеності на основний та додатковий об’єкти. До**

**основних об’єктів переддоговірного правовідношення віднесено: - порядок ведення**

**переговорів; - формування умов та укладення переддоговірної угоди – окремого**

**9**

**договору; - формування умов та укладення майбутнього основного договору.**

**Додатковими об’єктами переддоговірного правовідношення визнано: - задоволення**

**приватних інтересів, яке досягається із настанням наслідків майбутнього договору**

**(наприклад, передання майна у власність, надання послуг, виконання робіт); -**

**відшкодування, яке надається у випадку встановлення факту недобросовісної**

**поведінки учасника переговорів до моменту укладення договору;**

**6) обґрунтовано висновок про можливість набуття офертоздатністю якості**

**суб’єктивного права за наявності окремих умов;**

**7) з’ясовано особливості переддоговірних порушень у порівнянні з деліктами,**

**що поряд зі сприйняттям теорії “третього шляху” переддоговірної відповідальності,**

**стало аргументом на користь визнання доцільності автономного закріплення сulpa**

**in contrahendo в ЦКУ;**

**8) виявлено модель переддоговірних відносин за DCFR. Фундаментом**

**виступає принцип добросовісності (ст. I.–1:103; ІІІ.– 1:103), який визначає**

**спрямованість змісту структурних блоків моделі переддоговірних відносин. Перший**

**структурний блок базується на визнанні за переговорами юридичної якості (ч. 1 ст.**

**ІІ.–3:301), що обумовлює широку позитивну регламентацію переддоговірних**

**обов’язків та визначення процедури укладення договору шляхом закріплення**

**загальних правил (ст. ІІ.–3:101 - ІІ.–3:108; ІІ.–3:201 - ІІ.–3:202; ч. 2 ст. ІІ.–3:301; ч.1-**

**2 ст. ІІ.–3:302; ст. ІІ.–4:101 - ІІ.–4:211) та їх конкретизації або формулювання**

**спеціальних правил в окремих договірних конструкціях (наприклад, ст. ІV.С.–2:102;**

**ІV.E.–4:102). У межах першого блоку також визначаються загальні можливості й**

**засоби правового захисту добросовісної сторони, а також міри відповідальності (ст.**

**ІІ. - 3:109; ч.3 ст. II. – 3:301; ч. 3-4 ст. II. – 3:302; ІІ.–3:501; ч.5 ст. IV.C. - 2:102), які**

**становлять спеціальний негативний рівень правової регламентації. Положення**

**другого структурного блоку являють собою загальний негативний рівень правової**

**регламентації, яким конструюються засоби правового захисту добросовісної**

**сторони й міри відповідальності, які є універсальними та визнаними в багатьох**

**національних правопорядках, застосовуються до різних дефектів цивільного**

**10**

**обороту, а тому можуть охоплювати й випадки порушень на стадії переговорів. Це**

**правила щодо недійсності правочинів (зокрема, ст. ІІ.–7:201; ІІ.–7:204 - ІІ.–7:205; ІІ.–**

**7:214), наслідків невиконання зобов’язань (зокрема, ст. III.-3:701 - III.-3:705),**

**регулювання недоговірних зобов’язань (ст. VI.-1:101; VI.-1:103; VI.-2:101; VI.-2:204**

**- VI.-2:205; VI.-2:207; VI.-2:210; VII.-7:102);**

**9) обґрунтовано висновок про наявність в змісті ст. ІІ.–3:301 DCFR базової**

**конструкції переддоговірного правовідношення, яка може набувати значних**

**змістовних ускладнень за наявності окремих юридичних фактів, що впливає на**

**видову кваліфікацію переддоговірного правовідношення;**

**10) установлено, що визнання оферти, акцепту, відкликання оферти та**

**відкликання акцепту односторонніми правочинами потребує обґрунтування**

**наявності суб’єктивних прав у змісті переддоговірного правовідношення;**

**11) досліджено порядок укладення договору, передбачений СESL.**

**Установлено наявність особливої сфери дії та спеціальних передумов застосування**

**СESL;**

**12) установлено, що зміст переважної більшості статей СESL щодо укладення**

**договору сформовано на основі нормотворчих підходів, використаних**

**розробниками DCFR з одночасним кореспондуванням правилам PECL. Так, ст. 33**

**узгоджується зі ст. 2:203 PECL та ст. ІІ. – 4:203 DCFR (“Відхилення оферти”); ст. 34**

**- зі ст. 2:204 PECL та ст. ІІ. – 4:204 DCFR (“Акцепт”); ст. 35 – зі ст. 2:205 PECL та ст.**

**ІІ. – 4:205 DCFR (“Момент укладення договору”); ст. 36 – зі ст. 2:206 PECL та ст. ІІ.**

**– 4:206 DCFR (“Строк для акцепту”); ст. 37 – зі ст. 2:207 PECL та ст. ІІ. – 4:207**

**DCFR (“Запізнілий акцепт”); ст. 39 – зі ст. 2:209 PECL та ст. ІІ. – 4:209 DCFR**

**(“Конфлікт стандартних умов”).**

**Удосконалено:**

**13) розуміння оферти як одностороннього правочину, а саме запропоновано**

**визначення оферти як одностороннього правочину, що безпосередньо спрямований**

**на виникнення суб’єктивного цивільного права на акцепт оферти, а умовно**

**направлений на виникнення прав та обов’язків за договором;**

**11**

**14) розуміння акцепту як одностороннього правочину, а саме запропоновано**

**визначення акцепту як одностороннього правочину, що безпосередньо спрямований**

**на виникнення прав та обов’язків за договором, тобто припинення переддоговірного**

**правовідношення та виникнення договірного правовідношення;**

**15) розуміння відкликання оферти та відкликання акцепту як односторонніх**

**правочинів, що функціонально є рівнозначними, оскільки безпосередньо**

**спрямовуються на припинення переддоговірного правовідношення та упередження**

**виникнення договірного правовідношення. При цьому відкликання акцепту**

**спрямовується на припинення переддоговірного правовідношення шляхом**

**припинення суб’єктивного права на акцепт оферти. Різниця між ними полягає в**

**моменті вчинення, який для оферти та акцепту не співпадає та виражає різну стадію**

**розвитку або може виражати навіть різний вид переддоговірного правовідношення у**

**випадку ускладнення останнього іншими юридичними фактами (наприклад, при**

**відкликанні акцепту, коли конфіденційну інформацію було надано після вчинення**

**оферти, але до вчинення акцепту);**

**16) висновок про традиційний характер структури переддоговірних**

**правовідносин, яку утворюють їх суб’єкти, об’єкти та зміст, обсяг яких**

**установлюється на підставі загальнотеоретичних положень та приписів**

**законодавства;**

**17) розуміння принципу свободи договору в контексті переддоговірних**

**правовідносин сторін. Запропоновано розглядати свободу договору як прояв**

**правочиноздатності, а не суб’єктивне цивільне право, який водночас пронизує**

**переддоговірне та договірне автономне регулювання сторін, а тому діє як складний**

**за структурою принцип цивільного права.**

**Дістали подальшого розвитку:**

**18) доктринальний підхід, за яким цивільно-правовий договір не визнається**

**джерелом цивільного права. Установлено, що прихильники відповідного визнання**

**переглядають “нормативність” з фактичною відсутністю смислового виходу на**

**категорію “норми права”, тобто наявний розрив між взаємозалежними категоріями,**

**12**

**оскільки корекція нормативності потребує оновлення поняття норми права, у змісті**

**якого будуть нівельовані усталені доктринальні переконання про її ознаки. У**

**протилежному випадку з’являється конфлікт між родовим та видовим поняттями в**

**частині неохоплення нормою цивільного права конститутивних характеристик будьякої правової норми;**

**19) науковий висновок про недоцільність визнання правоздатності**

**суб’єктивним цивільним правом. З’ясовано, що таке визнання призводить до**

**виникнення необхідності розщеплення правомочності, якщо правочиноздатність**

**розглядати саме як правомочність, що є проблематичним. Не знаходять пояснення в**

**такому смисловому полі й природа офертоздатності, заповітоздатності та інших**

**проявів правочиноздатності;**

**20) розуміння змісту принципу свободи договору. Запропоновано визнати**

**елементами свободи договору: - свободу вибору контрагента; - свободу укладення**

**договору; - свободу сторін змінювати та припиняти договір. Свободу ведення**

**переговорів, у тому числі надання можливостей сторонам під час обміну офертою та**

**акцептом сутнісно включено в другий елемент принципу;**

**21) розуміння зловживання правом у контексті свободи договору на**

**переддоговірній стадії правових зв’язків. Установлено, що об’єктом зловживання**

**має бути суб’єктивне право, а не принцип права. Проблематичним тому визнано**

**обґрунтування зловживання свободою договору. Натомість запропоновано**

**визнавати зловживання автономно правом на укладення договору, правом на**

**добросовісне ведення переговорів, правом на одержання переддоговірної інформації**

**або іншим переддоговірним суб’єктивним правом. Акцентовано увагу на**

**можливості такого теоретичного підходу завдяки концепції переддоговірного**

**правовідношення.**

**Автором дисертації сформульовано пропозиції по вдосконаленню ЦКУ, які**

**відповідають положенням PECL, DCFR, CESL, окремим національним кодифікаціям**

**та можуть активізувати сферу переддоговірних відносин учасників цивільного**

**обороту України. Зокрема, обґрунтовується необхідність:**

**13**

**1) закріплення в ЦКУ обов’язку добросовісного ведення переговорів та**

**інституту переддоговірної відповідальності;**

**2) визнання в ЦКУ права контрагента попереднього договору на звернення до**

**суду з позовом про примушування до укладення основного договору, що відповідає**

**принципу справедливості, добросовісності та розумності з огляду на сутність**

**зобов’язання, яке встановлюється попереднім договором;**

**3) закріплення в ЦКУ спростовної презумпції недопустимості примушування**

**до укладення договору;**

**4) конкретизації в ЦКУ моменту одержання адресатом повідомлення про**

**оферту, повідомлення про відкликання оферти, повідомлення про відкликання**

**відхилення оферти, повідомлення про акцепт та повідомлення про відкликання**

**акцепту;**

**5) закріплення в ЦКУ спростовної презумпції невизнання мовчання акцептом.**

**Практичне значення одержаних результатів полягає в тому, що вони**

**можуть бути використані:**

**– у науково-дослідній діяльності – як підґрунтя для подальшого наукового**

**дослідження проблематики, що стосується переддоговірних правовідносин;**

**– у правотворчій діяльності - для вдосконалення положень чинного**

**законодавства України, що регулює переддоговірні відносини;**

**– у правозастосовній практиці, зокрема при вирішенні судами спорів, які**

**виникають із переддоговірних правовідносин;**

**– у навчальному процесі при викладанні навчальних дисциплін «Цивільне**

**право», «Міжнародне приватне право», спецкурсів «Теоретичні проблеми**

**цивільного права», «Договірне право», «Актуальні проблеми загальної частини**

**цивільного права» та інших навчальних дисциплін для студентів вищих навчальних**

**закладів, а також для підготовки навчальних посібників, підручників із указаних**

**дисциплін.**

**Особистий внесок дисертанта. Дисертація є самостійною, завершеною**

**науковою роботою. Сформульовані у дисертації теоретичні положення, висновки,**

**14**

**пропозиції одержані в результаті аналізу та критичного осмислення наукових та**

**нормативно-правових джерел, судової практики.**

**Апробація результатів дисертації. Результати дослідження були закріплені в**

**наукових статтях та тезах виступів на таких конференціях: - міжнародній науковопрактичній конференції “Стан та перспективи розвитку юридичної науки” (м.**

**Дніпропетровськ, 3-4 жовтня 2014 р.); - міжнародній науково-практичній**

**конференції “Правове регулювання суспільних відносин в умовах демократизації**

**української держави” (м. Запоріжжя, Запорізький національний університет 3-4**

**жовтня 2014 р.)**

**Публікації. Основні теоретичні положення та висновки дисертації викладені у**

**7 наукових працях: 5 наукових статтях, з яких 4 вийшли друком у вітчизняних**

**фахових юридичних виданнях, та 1 у науковому виданні іноземної держави, а також**

**у 2 тезах доповідей на науково-практичних конференціях.**

**Структура та обсяг дисертації обумовлені метою та завданнями**

**дослідження. Згідно з ними дисертація складається із вступу, переліку умовних**

**скорочень, трьох розділів, дев’яти підрозділів, висновків та списку використаних**

**джерел. Загальний обсяг дисертації 226 сторінок, у тому числі 38 сторінок - список**

**використаних джерел з 311 найменувань.**

ВИСНОВКИ

Характерспіввідношенняміжзобов’язаннямтадоговоромякпоказують

рамкитеоретичногопізнаннятарівеньзаконодавчихформулюваньможезначною

міроюускладнюватисяАналізінститутівпредставництвадоговорунакористь

третьоїособивідступленняправавимогипоказуєможливістьнеспівпадіння

суб’єктнихскладівдоговорутазобов’язанняНеєобґрунтованимитезипро

виникненнявиключноодногозобов’язаннянапідставідоговоруатакожпро

одночасністьдоговорутазобов’язання

Залишаєтьсяактуальнимдослідженнядоговоруякюридичногофакту

Укладеннядоговорурідкоєодиничнимвичерпнимправоутворюючимфактом

Частоцеелементюридичнозначущоїсукупностіуякуможутьвключатися

правосуб’єктніпередумовиюридичністаниокреміправовідношенняТому

укладеннядоговорунапрактицізрізноюміроюінтенсивностівпливаєна

динамікуправовідносин

Передчаснимєпідхідудоктринізаякимцивільноправовийдоговір

визнаєтьсяджереломцивільногоправаАналізаргументівприхильниківцієї

позиціїсвідчитьпронаявністькількохпроблемвобґрунтуванніПоперше

відбуваєтьсяперегляд“нормативності”зфактичноювідсутністюсмисловоговиходу

накатегорію“нормиправа”тобтонаявнийрозривміжвзаємозалежними

категоріямиКорекціянормативностіпотребуєуточненняпоняттянормиправау

змістіякогобудутьнівельованіусталенідоктринальніпереконанняпроїїознакиУ

протилежномувипадкуз’являєтьсяконфліктміжродовимтавидовимпоняттямив

частинінеохопленнянормоюцивільногоправаконститутивниххарактеристикбудьякоїправовоїнормиПодругепереоцінка“джерелацивільногоправа”здіснюється

абстраговановід“нормицивільногоправа”а“правоверегулювання”взагалі

позбавляєтьсянеобхідностіперегляду

Договірможнавважатиджереломнорміндивідуальноїдіїіндивідуальних

нормякіпротенемаютьзагальнообов’язковогохарактеруаотженеєнормами



права

Визнаннядоговоруджереломцивільногоправавідображаєтутенденцію

лібералізмувприватномуправіякарозмиваєзмістбазовихідейнихелементів

правовоїреальностітавцьомупереплітаєтьсязпостмодерністськимита

глобалізаційнимивикликамидлялюдстваМовайдепрокількіснезростання

суб’єктівнормотворчостізовсімневдусіЙОПокровськогозідеєюприватного

праваяксистемиправовоїдецентралізаціїтанаявностімножиницентрівякі

самовизначаютьсяМаєтьсянаувазіпоступовезнеціненнядержавиякносія

правовоїідентичностігарантапозитивногоправопорядкуунормахякогомає

апріорілегітимізуватисьідеальнеправоЗменшеннясоціальноїцінностідоговору

корелюєзвихолощеннямідеїдоговоруякпровідникаіндивідуальноїсвободи–ядра

ліберальноїідеїЦимсамимграндіознаперспективаправащопрямуєдо

солідарностівільнихособистостейзаЙОПокровськимризикуєбути

нігілізованоюнаневизначенийісторичнийперіод

Більшперспективнимнанашудумкуєпоглибленнявивчення

регулятивнихвластивостейдоговорувконтекстікатегорій“правоверегулювання”

“механізмправовогорегулювання”“договірнеправоверегулювання”набазі

новітніхзагальнотеоретичнихмоделейяктонаприкладінструментальноїтеорії

правадеправоверегулюваннярозглядаєтьсяяккомплексдинамічнихсистемта

структурумасштабіправовоїматеріїзасобівабоінструментівправовоїрегуляції

середякихнормиправазберігаютьсвоєпровіднезначенняаленевичерпують

зміступравовогорегулюванняс

Волявправі–цевнутрішнійпроцессамовизначеннясуб’єктаправа

об’єктивнонаправленийнанастанняюридичнихнаслідків

Волевиявленнявправі–цеоб’єктивованийрезультатвольовогопроцесу

щопотребуєправовоїкваліфікації

ДлявольовогопроцесухарактернаєдністьРезультатвольовогопроцесу

об’єктивуєтьсязовні–уволевиявленнідевженемаємісцядляформуванняволі

Дія–цереалізаціясформованоїволіанеджерелоїїрозвитку



Праватаобов’язкиучасниківпереддоговірногоправовідношеннячасто

реалізуютьсявнемайновомуконтекстіалеприцьомунеєособистиминаприклад

укладенняпопередньоїугодипроексклюзивністьпереговорівможутьмати

процедурнийхарактерправатаобов’язкиоферентатаакцептантау

поведінковомусенсіявляютьсобоюорганізайнопідготовчеобслуговування

сторонамикінцевоїмети–укладеннядоговорувмайбутньомутобтовиражають

водночаснемайноветамайновецілепокладанняосібУзв’язкузцимдлявиявлення

сутностіпереддоговірногоправовідношеннянеобхіднимєзверненнядоконцепції

організаційнихвідносин

Переддоговірнеправовідношенняцецивільноправовевідношенняу

якомуналежнаповедінкасуб’єктівбезпосередньоспрямовуєтьсянаукладення

договоруабосприяєйогоукладеннюаненалежнаповедінкасуб’єктівдо

моментуукладеннядоговорувизнаєтьсянедобросовісноютаобумовлює

відповідальністьустановленудоговоромабозаконом

Переддоговірнеправовідношеннянеможнавіднестивиключнодосфери

організаційнихправовідношеньзоглядунаможливунаявністьуйогомежах

компенсаційногофактору–відповідальностізанедобросовісне

веденняпереговорів

Змістомделіктногозобов’язанняєделіктнавідповідальністьазмістом

переддоговірногокомпенсаційногоправовідношеннязобов’язанняособливого

родувідповідальністьзанедобросовісневеденняпереговорів

Переддоговірніправовідносиниможнакласифікуватизанаступними

критеріямизафункціональнимпризначеннямпереддоговірнеорганізаційне

безпосередньоспрямовуєтьсянаукладеннядоговоруабосприяєйого

укладеннютапереддоговірнекомпенсаційнеправовідношеннямаєхарактер

стосовноорганізаційногоправовідношеннятаявляєсобоюзобов’язанняу

змістіякогоконструюєтьсявідповідальністьособливогороду–с

запідставоювиникненнядоговірневиникаєнаприкладіз

попередньогодоговорупереддоговірноїугодипроексклюзивністьпереговорів



переддоговірноїугодипророзподілвитратсторінпідчасведенняпереговорів

порушенняправиладобросовісноговеденняпереговорівзаумовивизначення

відповідногообов’язкусторінвпереддоговірнійугодітапозадоговірневиникає

ізвступуупереговорищовизначаєтьсявзаконіякюридичнийфактабоз

початкупроцедуриукладеннядоговорупередбаченоїзакономутомучисліпід

часпроведенняторгівконкурсівабоаукціонів

Приукладенніокремоїпереддоговірноїугодинаприкладпопереднього

договоруабодоговорупропорядокведенняпереговоріввідбуваєтьсярозщеплення

природипереддоговірноговідношенняВиникаєдоговірнеправовідношеннящо

зберігаєприцьомусвоюскладнупереддоговірнуприродуДанаособливістьможе

зберігатисяйщодопереддоговірногокомпенсаційногоправовідношенняколи

умовивідповідальностізаконкретизуютьсявпереддоговірній

угодіТакерозщепленнявідсутнєколипереговориведутьсябезукладення

окремогодоговоруасамеаправовідношеннявиникаєнаосновівизнання

законодавцемзавступомупереговориякостіюридичногофактубзмістправта

обов’язківсторіндоукладеннядоговоруконкретизуєтьсявактахзаконодавства

вувипадкузавданняшкодидобросовіснійстороніпереговорівщопороджує

зобов’язанняособливогородузаумовивідсутностіпереддоговірногоправочину

Визнанняофертиакцептувідкликанняофертитавідкликанняакцепту

одностороннімиправочинамивідповідаєчтачстЦК

Оферта–цеодностороннійправочинщобезпосередньоспрямованийна

виникненнясуб’єктивногоцивільногоправанаакцептофертиаумовно

направленийнавиникненняправтаобов’язківзадоговоромУразівизнання

законодавцембазовоговидупереддоговірногоправовідношенняможливоюєне

лишеправоутворюючавсенсівиникненнясуб’єктивногоцивільногоправаай

правозмінюючаякістьофертиужевсенсівидозмінипереддоговірного

правовідношенняпереходуйоговіделементарноїмоделідобільшскладної



Акцепт–цеодностороннійправочинбезпосередньоспрямованийна

виникненняправтаобов’язківзадоговоромтобтоприпиненняпереддоговірного

правовідношеннятавиникненнядоговірногоправовідношення

ВідкликанняофертичстЦКУтавідкликанняакцептучст

ЦКУфункціональноєрівнозначнимиодностороннімиправочинамиоскільки

безпосередньоспрямовуютьсянаприпиненняпереддоговірногоправовідношеннята

упередженнявиникненнядоговірногоправовідношенняПрицьомувідкликання

акцептуспрямовуєтьсянаприпиненняпереддоговірногоправовідношенняшляхом

припиненнясуб’єктивногоправанаакцептофертиРізницяміжнимиполягаєв

моментівчиненняякийдляофертитаакцептунеспівпадаєтавиражаєрізнустадію

розвиткуабоможевиражатинавітьрізнийвидпереддоговірногоправовідношенняу

випадкуускладненняостанньогоіншимиюридичнимифактаминаприкладпри

відкликанніакцептуколиконфіденційнуінформаціюбулонаданопіслявчинення

офертиаледовчиненняакцепту

Офертоздатністьєвужчимзаобсягомпоняттямніжправочиноздатність

тобтозазагальнимправиломєелементомправочиноздатностітаводночас

компонентомправоздатностінавихідномурівніструктурування

Визнанняофертиакцептувідкликанняофертитавідкликанняакцепту

одностороннімиправочинамипотребуєобґрунтуваннянаявностісуб’єктивнихправ

узмістіпереддоговірногоправовідношення

Офертоздатністьнабуваєякостісуб’єктивногоправаприокремихумовах

якімаютьбутинаявніразомПопершепривизнаннівцивільномузаконіза

вступомвпереговориякостіюридичногофактуйзакріпленняобов’язку

добросовісноговеденняпереговорівдлякожноїсторонитобтоколивиникає

першопочатковийбазовийвидпереддоговірногоправовідношеннящомає

відноснийхарактерПодругепринаявностічасовогорозривуміжвступому

переговоритасамоюофертоюнаприкладколивступупереговориздійснюється

шляхомпропозиціїщонеміститьусіістотніумовидоговоруабомістить

застереженняоднієїсторонипроможливістьостаточногорішенняпроукладення



договоруЗанаявностітакихумовсуб’єктивномуправунаофертувідповідає

обов’язокпасивноготипудляіншогоучасникапереговоріввизнатиофертута

утриматисявіддійщоперешкоджаютьнаправленнюофертиТретіособиприцьому

такожзобов’язанінеперешкоджатиоферентуМаєтьсянаувазівнутрішнята

зовнішнядіявідносногоправаучасникапереговорів

Визнанняправоздатностісуб’єктивнимправомпризводитьдовиникнення

необхідностірозщепленняправомочностіякщоправочиноздатністьрозглядатисаме

якправомочністьщоєпроблематичнимНезнаходятьпоясненнявтакому

смисловомуполійприродаофертоздатностізаповітоздатностітаіншихпроявів

правочиноздатності

Секундарніправаєсуб’єктивнимицивільнимиправами

Правонаакцептцесуб’єктивнеправосекундарнеправоякому

кореспондуєстанюридичноїзв’язаностіоферентаТакийстанєформою

імперативноїповедінкиіншоюніжобов’язокутрадиційномурозумінніПравона

відкликанняофертитаправонавідкликанняакцептуєсуб’єктивнимиправами

якимкореспондуєімперативнаповедінкаадресатавідповідногоодностороннього

правочинууформізазнаваннянаслідкуреалізаціїсекундарногоправачерез

одностороннєволевиявленняТакимнаслідкомєприпиненняпереддоговірного

правовідношення

Доведеннянаявностісуб’єктивнихправумежахпереддоговірного

правовідношеннядодаєзавершеностівисновкупроправочиннуприроду

односторонніхволевиявленьсуб’єктатакогоправовідношення

Переглядвизначенняпоняттясуб’єктивногоправамаєвідбуватисяна

основіпоглядівуякихтрактовкасуб’єктивногоправаєширокоютавідсутня

жорсткасмисловаприв’язкадосуб’єктивногообов’язкущокореспондує

суб’єктивномуправу

Свободадоговору–цезасадарегулюванняприватнихвідносинщо

конкретизуєавтономіюволісуб’єктівнапереддоговірнійтадоговірнійстадіях

динамікицивільнихправтаобов’язків



Елементамисвободидоговоруєасвободавиборуконтрагентаб

свободаукладеннядоговорувсвободасторінзмінюватитаприпинятидоговір

Свободаведенняпереговорівутомучислінаданняможливостейсторонампідчас

обмінуофертоютаакцептомсутнісновключаєтьсявдругийелементпринципу

Конкретнийвидпереддоговірнихправовідносинвіддзеркалюєтісутнісні

проявисвободиукладеннядоговоруякструктурногоелементусвободидоговору

якіконкретизуютьавтономіюсуб’єктівсаменастадіїпереговорівПрицьому

принципякнетрансформуєтьсявсуб’єктивнеправотакінезмішуєтьсяз

елементамизміступереддоговірногоправовідношенняалеспрямовуєйого

розвитоктобтофункціонуєсамеякпринцип

Свободадоговорузберігаючиякістьабстрактноїпередумови

правовідношеннятавиступаючивцьомуаспектіякпроявправочиноздатності

водночаспронизуєпереддоговірнетадоговірнеавтономнерегулюваннясторіні

виступаєякскладнийзаструктуроюпринципцивільногоправаВизнаннясвободи

договорусуб’єктивнимправомнеобґрунтованонівелюєконцепцію

переддоговірногоправовідношеннятаспричиняєпроблемукількісноготаякісного

вимірюванняправомочностейякібутворювалиструктурутакогосуб’єктивного

праваКрімзначноїкількостіправомочностейспрямованістьїхфункціональності

розщеплюєтьсявпереддоговірномутадоговірномуправовідношенняхвідповідно

Спосібобґрунтуванняприродисвободидоговоруякзагальногодозволуне

єпереконливимтапотребуєдодатковоїаргументації

Структурупереддоговірнихправовідносинстановлятьелементиякімають

правовийхарактерсуб’єктиоб’єктитазмістправовідношенняобсягяких

установлюєтьсянапідставізагальнотеоретичнихположеньтаприписів

законодавства

Змістпереддоговірнихправовідносинскладаютьправатаобов’язкиїх

суб’єктіввизначенівположенняхдоговорущоукладаєтьсянапереддоговірному

етапіабоформалізованівнормахправа

Підставамивиникненняпереддоговірногоорганізаційного



правовідношенняєвступупереговориутомучислішляхомвчиненняоферти

направленняпропозиціїзробитиофертуабопропозиціїукластидоговіряканеє

офертоюукладеннядоговоруякийєпереддоговірнимправочиномтобто

визначаєрізніаспектиповедінкиучасниківпереговорівдоукладеннядоговоруабо

передбачаєукладенняосновногодоговорунаприкладпопереднійдоговір

Підставоювиникненняпереддоговірногокомпенсаційного

правовідношенняєнедобросовіснаповедінкаучасникапереговорівякаможе

виражатисявпорушенністороноюзагальногообов’язкудобросовісноговедення

переговорівухиленнівідукладеннядоговоруврізнихформахутомучислі

шляхомнедобросовісноївідмовивідпереговорівневиконанніабоненалежному

виконанніпереддоговірнихобов’язківустановленихпереддоговірнимправочином

абопередбаченихзаконом

Суб’єктамипереддоговірнихправовідносинєнелишеконтрагенти

майбутньогодоговоруяківодночасможутьбутисторонамипереддоговірноїугоди

алейіншіособиякіможутьвиступатиякпосередникиабоекспертивпідготовці

проектумайбутньогодоговоруузгодженнюйогоумовнаданніфаховихвисновків

щодоможливихфінансовихризиківсторін

Об’єктипереддоговірногоправовідношеннязаступенемюридичної

визначеностіможнакласифікуватинаосновнітадодатковіоб’єктиДоосновних

віднесемопорядокведенняпереговорівформуванняумовтаукладення

переддоговірноїугоди–окремогодоговоруформуванняумовтаукладення

майбутньогоосновногодоговоруДодатковимиоб’єктамивиступають

задоволенняприватнихінтересівякедосягаєтьсяізнастаннямнаслідків

майбутньогодоговорунаприкладпереданнямайнаувласністьнаданняпослуг

виконанняробітвідшкодуванняякенадаєтьсяувипадкувстановленняфакту

недобросовісноїповедінкиучасникапереговорівдомоментуукладеннядоговору

Попереднійдоговірвиконуєпевноюміроюзабезпечувальнуфункціющодо

укладенняосновногодоговоруатомувизнаннявідповідноївимогивЦКУбуде

цілкомвідповідатипринципусправедливостідобросовісностітарозумностіз



оглядунасутністьзобов’язанняякевстановлюєтьсяпопереднімдоговором

ПропонуємовикластичстЦКУунаступнійредакції“торонаяка

необґрунтованоухиляєтьсявідукладеннядоговорупередбаченогопопереднім

договоромповиннавідшкодуватидругійсторонізбиткизавданіпростроченнямабо

укластиздругоюстороноюдоговірзаумовизверненнясторониправаякої

порушенозтакоювимогоюдосудуякщоіншеневстановленопопереднім

договоромабоактамицивільногозаконодавства”Водночасунесеннязміндоч

стЦКУпотребуєдоповненнячстЦКУдругимабзацомнаступного

змісту“Примушуваннядоукладеннядоговорунедопускаєтьсязавинятком

випадківколиобов’язокукластидоговірустановленийцимКодексомзакономабо

випливаєздобровільноприйнятогозобов’язаннясторін”ТакаредакціястЦКУ

будевідповідатирегламентаціївзаконодавствівипадківколиукладеннядоговорує

обов’язковимнаприкладчстЦКУчстЗаконуУкраїни“Про

авторськеправоісуміжніправа”відртаузгоджуватисяззагальними

нормамипросвободудоговоруцивільнихкодексівбагатьохчленівСНДабзацч

стЦКРФчстЦКРеспублікиКазахстанчстЦКРеспубліки

БілорусьчстЦКРеспублікиМолдова

Доктринальнийтипрозумінняпереддоговірноївідповідальностіщо

передбачаєвизнанняїїприродискладноюсинтезуючоюдоговіртапозадоговірний

станзначноюміроювплинувнаформулюваннявисновкупронаявність

переддоговірногокомпенсаційногоправовідношеннящовиникаєзфакту

недобросовісноїповедінкинастадіїпереговорівтапосутієпереддоговірною

відповідальністю

Критикапереддоговірноївідповідальностіспробидоведення

недоцільностіїїавтономногозаконодавчогозакріпленнянайбільшзмістовно

можутьвиражатисяшляхомзверненнядокатегорійзловживанняправомтаделіктів

Природапереддоговірнихпорушеньвиявляєтьсявобсязінематеріальної

категоріїдовіриособиВоб’єктивнійстороніделіктуякеєправопорушенням

кристалізуєтьсязв’язокміждіяннямтанаслідкамиуформісувороїпричинно



наслідковоїпослідовністіТакавластивістьнезавждизберігаєтьсявпорушенняхна

переддоговірнійстадіїФактнастанняневигіднихнаслідківдляособидовіруякої

порушеноможеневписуватисявідеальнийюридичнийланцюгделіктноїнорми

Витратидобросовісноїсторониможутьпередуватизривупереговорів

недобросовіснимучасникомНаприкладвитратидобросовісногоадресатаоферти

передуютьвідкликаннюофертинедобросовіснимоферентомПідготовчіабо

організаційнідіїоднієїсторониспрямованінаукладеннядоговорупідчасяких

наприкладнебулоодержаноприбутокщобувбиодержанийзазвичайних

обставинможутьпередуватифактуухиленнявідукладеннядоговоруабофакту

розголошенняконфіденційноїінформаціїЗастосуваннявиключноправила

генеральногоделіктусутнісноневипливаєзсуб’єктивногоправаоднієїособи

вимагативіддругоїособидобросовісноїповедінкинастадіїпереговорівщовласнеі

складаєосновнесмисловенавантаженняпереддоговірногоорганізаційного

правовідношення–своєрідноїпередумовипереддоговірногокомпенсаційного

правовідношенняпереддоговірноївідповідальностіСпеціальнеправилост

ЦКУопосередковуєвиключнопротиправнепереміщеннямайнаатомунеможе

бутиуніверсальнимкритеріємдляпереддоговірноївідповідальностіусвоючергу

правилостЦКУненазиваєтанеприв’язуєважливихпроявівпорушенння

обов’язкурозкриттяінформаціїдопереддоговірноїстадії

Об’єктомзловживаннямаєбутисуб’єктивнеправоанепринципправа

Проблематичнимтомуєобґрунтуваннязловживаннясвободоюдоговору

Доречнішевизнаватизловживанняавтономноправомнаукладеннядоговору

правомнадобросовісневеденняпереговорівправомнаодержанняпереддоговірної

інформаціїабоіншимпереддоговірнимсуб’єктивнимправомТакийтеоретичний

підхідможливийсамезавдякиконцепціїпереддоговірногоправовідношенняякане

заперечуєпридатністьнормщодозловживанняправомдлявикористанняу

відповіднійсферіалеєбільшефективноютаясноюдляправозастосуванняутому

числісудовогоСкладніструктурнізв’язкипереддоговірногоправовідношення

сприяютьбільшповномурозкриттюпризначенняінститутузловживанняправом



Переддоговірніпорушенняможутьхарактеризуватисянеобережною

недбалоюнедобросовісноюповедінкоюНаприкладнедобросовіснийконтрагент

своєюнедбалоюповедінкоюсприяєвиникненнюпомилковогоуявленняв

добросовісногоконтрагентапроумовидоговорурозраховуючинаякеостанній

понісвитратиТобтонормипрозловживаннямправомнезавждивиявляються

здатнимиохопитиширокуплощинупереддоговірнихпорушень

Законодавецьпрямоневизначивузагальномувигляді“позитивну”або

“негативну”вимогудобросовісногоздійсненняцивільнихправ

Інститутпереддоговірноївідповідальностіпотребуєсамостійного

закріпленнявЦКУПропонуємодоповнитиЦКУст“Переговорипро

укладеннядоговору”знаступнимзмістомОсобамаєправовестипереговори

самостійнонесевитратипов’язанізїхпроведенняміненесевідповідальностіза

недосягненнязгодиПривступівпереговорипроукладеннядоговорупри

продовженніпереговорівтапоїхзавершеннюсторонизобов’язанідіяти

добросовіснозокреманедопускативступупереговоритаїхведеннябездійсного

намірудосягтизгодиздругоюстороноюСторонаякаведеабоперериває

переговоринедобросовіснозобов’язанавідшкодуватизбиткизавданідругій

стороніЗбиткамиякіпідлягаютьвідшкодуваннюнедобросовісноюстороною

визнаютьсявитратипонесенідругоюстороноюузв’язкузведеннямпереговорів

проукладеннядоговоруабоурозрахункунаукладеннядоговоруатакожузв’язкуз

втратоюможливостіукластидоговірзтретьоюособоюЯкщовходіпереговорів

однасторонаповідомляєконфіденційнуінформаціюдругастороназобов’язанане

розкриватитакуінформаціютаневикористовуватиїїувласнихціляхнезалежновід

тогочибудеукладенодоговірПрипорушенніданогообов’язкувонаповинна

відшкодуватипершійсторонізбиткизавданівнаслідокрозкриттяконфіденційної

інформаціїабоїївикористаннядлявласнихцілей

Авторинекерувалисясвідомимцілепокладаннямщодовироблення

цілісноїтаузгодженоїмоделіпереддоговірнихвідносинПідтвердженнямцьогоє

численнівикористаннясукупностейнормдвітабільшенормрізноїінституційної



приналежностідорегулюванняодногофактичноговідношенняІнодізастосування

такихприйомівєнепослідовнимАналіздаєпідставидлявисновкупронаступну

побудовумоделіпереддоговірнихвідносинФундаментомвиступаєпринцип

добросовісностіст–ІІІ–якийвизначаєспрямованістьзмісту

структурнихблоківмоделіпереддоговірнихвідносинПершийструктурнийблок

базуєтьсянавизнаннізапереговорамиюридичноїякостічстІІ–що

обумовлюєширокупозитивнурегламентаціюпереддоговірнихобов’язківта

визначенняпроцедуриукладеннядоговорушляхомзакріпленнязагальнихправил

стІІ–ІІ–ІІ–ІІ–чстІІ–чстІІ–ст

ІІ–ІІ–таїхконкретизаціїабоформулюванняспеціальнихправилв

окремихдоговірнихконструкціяхнаприкладстІС–І–Умежах

першогоблокутакожвизначаютьсязагальніможливостітазасобиправового

захистудобросовісноїсторонитаміривідповідальностістІІчст–

чст–ІІ–чстякістановлятьспеціальний

негативнийрівеньправовоїрегламентаціїПоложеннядругогоструктурногоблоку

являютьсобоюзагальнийнегативнийрівеньправовоїрегламентаціїяким

конструюютьсязасобиправовогозахистудобросовісноїсторонийміри

відповідальностіякієуніверсальнимитавизнанимивбагатьохнаціональних

правопорядкахзастосовуютьсядорізнихдефектівцивільногооборотуатому

можутьохоплюватийвипадкипорушеньнастадіїпереговорівЦеправилащодо

недійсностіправочинівзокремастІІ–ІІ–ІІ–ІІ–

наслідківневиконаннязобов’язаньзокремастрегулювання

недоговірнихзобов’язаньст



ЗмістстІІ–свідчитьпронаявністьпереддоговірного

правовідношенняуякомусуб’єктивномуправунаведенняпереговорівкожної

сторонищовключаєвсебезокремаправомочністьвимогиналежноїповедінки

кореспондуєсуб’єктивнийобов’язокдобросовісноготачесноговеденняпереговорів

кожноюстороноюТакаконструкціяпереддоговірногоправовідношенняєбазовою



йможенабуватизначнихзмістовнихускладненьзанаявностіокремихюридичних

фактівщовпливаєнавидовукваліфікаціюпереддоговірногоправовідношення

наприкладотриманняконфіденційноїінформаціїпідчаспереговорівпереговори

поукладеннюдоговоруфранчайзингунесеннядобросовісноюстороноювитрат

переднедобросовіснимзривомпереговорівдругоюстороною

Порядокукладеннядоговорупередбаченийконцептуально

базуєтьсянанормахДанетвердженняєактуальнимдлявизначенняоферти

сттаст–набуттяофертоючинностічст

тачстІвідхиленняофертисттаст–

визначенняакцептусттаст–визначення

моментуукладеннядоговорусттаст–визначення

строкудляакцептусттаст–визначенняакцептущо

міститьзмінисттаст–правилащододоговорівякі

укладаютьсябезофертитаакцептусттаст–

ПорядокукладеннядоговорупередбаченийСхарактеризується

особливоюсфероюдіїтаспеціальнимипередумовамизастосуванняПравилаС

розробленідляучасниківвиключнотранскордоннихдоговорівта

Торговецьобов’язковомаєналежатидоДоговірпровибірмає

передуватиосновномудоговоруПрицьомузмістпереважноїбільшостістатей

Сщодоукладеннядоговорусформованонаосновінормотворчихпідходів

використанихрозробникамизодночаснимкореспондуваннямправилам

ТакстузгоджуєтьсязісттастІІ–

“Відхиленняоферти”стзісттастІІ–“Акцепт”

ст–зісттастІІ–“Моментукладеннядоговору”ст

–зісттастІІ–“Строкдляакцепту”ст–зіст

тастІІ–“Запізнілийакцепт”ст–зіст

тастІІ–“Конфліктстандартнихумов”

Нормитапризначенідляреалізаціївумовах

розвинутоїринковоїекономікизнизькимрівнемнаціональногопротекціонізмута



домінантоювеликогокапіталуВекторправовоїполітикиозначенийвпроектахне

моженевраховуватиактивністьєвропейськогоспоживачаякийпотребуєзахистув

умовахпотужнихтранснаціональнихмонополійМеханічнетасуцільнекопіювання

елементівмеханізмівукладеннядоговорудлявикористаннявЦКУневбачається

методологічнотапрактичновірнимЦепояснюєтьсяпопершескладнимсинтезом

континентальноїтаанглоамериканськоїправовихтрадиційвкожномуз

інструментівТакийпідхіднеєхарактернимдляЦКУПодругепрактичнийстан

переддоговірнихвідносинвУкраїніупорівнянніззахідноєвропейськимдосвідом

засвідчуєпередчасністьпристосуваннязначноїкількостіправилта

розрахованихнависокийрівеньправовоїтаділовоїкультуриучасників

переговорнихпроцедурМодельукладеннядоговорузакріпленавЦКУуціломує

дієвоютаузгоджуєтьсязпотребамипрактики

ПропонуємодоповнитиастЦКУчастиноюнаступногозмісту

“Повідомленняпроофертуповідомленняпровідкликанняофертиповідомлення

провідкликаннявідхиленняофертиуважаєтьсяодержанимадресатомколивоно

доставленоадресатувонодоставленозаадресоююридичноїособиадресатаабо

заадресоюмісцяпостійногопроживанняфізичноїособиабофізичноїособипідприємцяякщоюридичнаособавідсутняабоповідомленнянепов’язаніз

підприємницькоюдіяльністюповідомленнявідправленівелектроннійформі

сталидоступнимидляадресатавіншихвипадках–колиповідомленнястає

доступнимдляадресатавтакомумісційутакийспосібякірозумноприпускаються

адресатомдляотриманнядоступудоповідомленнябезневиправданоїзатримки”

бстЦКУчастиноюнаступногозмісту“Моментодержання

повідомленняпроакцепттаповідомленняпровідкликанняакцептувизначаєтьсяза

правиламиустановленимивчстцьогоКодексу”

Важливістьтакихдоповненьнанашудумкуобумовлюєтьсяпоперше

відсутністюконкретизаціїмоментуодержанняадресатомвідповіднихповідомленьв

ЦКУподругевизнаннямправочинноїприродидійякіповідомляютьсяаотжей

потребоювирішенняпитанняпровиникненнядійсностіправочинівОсновоюдля



формулюванняпропозиційєстстчстчст

сттадоктринальнітлумаченняназванихстатей

ДоповнитичстЦКУдругимабзацомнаступногозмісту“Мовчанняне

єакцептомякщоіншеневстановленозакономдомовленістюсторінабоне

випливаєзізвичаюділовогооборотупопередніхпереговорівусталеноїпрактики

відносинміжсторонами”Основоюдляформулюванняпропозиціїєчст

чстчстчстЦКРФтанаукові

коментарідоназванихстатейСлідураховуватифактвизнаннязаконодавцемза

мовчаннямякостіакцептунаприкладчстстЦКУ