

Andreas Schönbeck

Internationale kontrakter

Andreas Schonbeck

Internationale kontrakter

1. udgave/1. oplag

© Karnov Group Denmark A/S, København 2020

ISBN 978-87-619-4230-2

Omslag: Axel Surland, Ljungbyhed

Sats: Integra, Indien

Tryk: AKAPRINT a/s, Aarhus

Denne bog er beskyttet i medfør af gældende dansk lov om ophavsret.

Kopiering må kun ske i overensstemmelse med loven.

Det betyder f.eks., at kopiering til undervisningsbrug kun må ske efter aftale med Copydan Tekst og Node.

Alle rettigheder forbeholdes.

Indholdsfortegnelse

Forord	5
 DEL I	
1 Introduktion og afgrænsning	17
1.1 Introduktion.	17
1.1.1 Internationalisering	17
1.1.2 Kontrakter	20
1.2 Afgrænsning.	21
1.3 Hvad er kontrakter og kontraktret?	22
2 Det typiske kontraheringsforløb	25
2.1 De indledende overvejelser	25
2.2 Kontraheringsfaserne.	26
2.2.1 Kontraktindgåelsen – kontrol og håndtering af risici	27
2.3 Kontrakten efter indgåelse	27
2.3.1 Contract Management	28
2.3.2 Kontraktens dynamik (ændringer og tillæg)	29
3 Fremtrædende regelsæt, standardkontrakter, principper og institutioner	31
3.1 CISG	31
3.2 FIDIC	34
3.3 Orgalime	35
3.4 Lex Mercatoria	36
3.5 Unidroit Principles	40
3.6 Principles on European Contract Law	41
3.7 Incoterms	42
3.8 UNCITRAL	44
3.9 Haagerkonferencen for International Privatret	45
3.10 International Chamber of Commerce.	46

*Indholdsfortegnelse***DEL II**

1 Den prækontraktuelle fase	49
1.1 Karakteristik og bestanddele.	49
1.1.1 Overvejelser i den prækontraktuelle fase	50
1.2 De prækontraktuelle kontrakter	52
1.2.1 Fortrolighedsaftalen.	53
1.2.1.1 Fortrolighedsaftalen som selvstændig kontrakt og som del af et kontraktkompleks	53
1.2.1.2 Fortrolighedsaftalens indhold	54
1.2.1.2.1 Fortrolighedsaftalens parter	55
1.2.1.2.2 Det samarbejds­mæssige dækningsområde	56
1.2.1.2.3 Det informations­mæssige dækningsområde	58
1.2.1.2.4 Videregivelsesforbuddet samt undtagelser hertil	61
1.2.1.2.5 Opbevaringen af den modtagne information	64
1.2.1.2.6 Fortrolighedsaftalens øvrige klausuler og forhold	65
1.2.1.3 Samspil med tilsvarende klausuler i hovedkontrakten	73
1.2.2 Hensigtserklæringer	74
1.2.2.1 Formål med og baggrund for anvendelsen	75
1.2.2.2 Hensigts­beskrivelsen	77
1.2.2.2.1 Bindende/ikke bindende	79
1.2.2.3 Fra hensigtserklæring til hovedkontrakt	86
1.2.2.3.1 Hvornår er hovedkontrakten indgået?	87
1.2.2.3.2 Håndtering af forudsætningsændringer	88
1.2.2.4 Øvrig regulering.	89
1.2.2.4.1 Omkostninger i forhandlingsfasen	90
1.2.3 Heads of Terms	91
1.2.3.1 Begrebet og den konventionelle struktur.	92
1.2.3.2 Det principielle vs. detaljen	94

1.2.3.3	Bindende for parterne	96
1.2.3.3.1	Er Heads of Terms et kontraktgrundlag?	99
1.2.3.4	Håndtering af temaer, der ikke er medtaget	102
1.2.4	Forkontrakt	103
1.2.4.1	Misligholdelse af forkontrakten	107
1.2.5	Inkorporering i/forholdet til hovedkontrakten	108
1.3	Det prækontraktuelle ansvar	109
1.3.1	Ansvarspådragende adfærd før indgåelse af kontrakt	110
1.3.2	Loyalitetsregulering i prækontraktuelle kontrakter	122
1.3.3	Misligholdelsens virkning i hovedkontrakten	128
1.4	Kontraktindgåelsen	132
1.4.1	Kontraktindgåelsesregler (det teoretiske udgangspunkt)	133
1.4.1.1	Aftaleloven	136
1.4.1.2	CISG	138
1.4.1.3	Unidroit Principles.	140
1.4.1.4	Principles on European Contract Law	142
1.4.2	Battle of the forms.	144
1.4.2.1	Battle of the form indtil præstationen af ydelsen	146
1.4.2.1.1	Aftaleloven	147
1.4.2.1.2	CISG	147
1.4.2.1.3	Unidroit Principles	148
1.4.2.1.4	Principles on European Contract Law.	149
1.4.2.2	Battle of the form efter præstationen af ydelsen	149
1.4.2.2.1	Aftaleloven	152
1.4.2.2.2	CISG	152
1.4.2.2.3	Unidroit Principles	153
1.4.2.2.4	Principles on European Contract Law.	156
1.4.2.2.5	Findes der en optimal løsning på the battle of the form?	158
1.4.3	Forhandlingsmetoden	163
1.4.3.1	Kontraktindgåelsen i praksis.	163
1.4.3.2	Indgåelse af rammeaftaler.	164

Indholdsfortegnelse

1.4.3.2.1	Rammeaftalen	166
1.4.3.2.2	Underkontrakterne	172
1.4.3.2.3	Forholdet mellem rammeaftale og underkontrakt.	173
2	Kontrakttyper	183
2.1	Leverancekontrakter	183
2.1.1	Løsørekøbskontrakter	184
2.1.1.1	Beskrivelse af leverancen	184
2.1.2	Maskinleverancekontrakter	186
2.1.2.1	Diverse tests	187
2.1.2.2	Betalingen	187
2.1.2.3	Funktionskrav	188
2.2	Servicekontrakter	188
2.2.1	Genstanden for service	189
2.2.2	Stedet for service	189
2.2.3	Planlagt og/eller reaktiv service	191
2.2.4	Ekstra service	193
2.2.5	Standard for servicen	194
2.2.6	Oppetids-/ydelsesgaranti	195
2.2.7	Reservedele	198
2.2.8	Kontraktens ophør.	199
2.3	Diverse andre kontrakttyper	200
2.3.1	Escrow-kontrakter	201
2.3.1.1	Parterne og indgåelsestidspunktet	202
2.3.1.2	Deponeringen	204
2.3.1.3	Det deponerede	205
2.3.1.4	Frigivelsesbetingelserne	206
2.3.1.5	Anvendelsen af den frigivne information	211
2.3.2	Længerevarende kontrakter	213
2.3.3	Forlig	216
2.3.3.1	De omfattede krav	217
2.3.3.2	Betingelser for forlig	218
2.3.3.3	Endegyldighed	219
2.3.4	Ændringsaftaler	220
2.3.5	Tillægsaftaler	224
3	Standardklausuler	227
3.1	Fortolkningsklausuler	227
3.2	Diverse-bestemmelser	232
3.2.1	Sprogversioner af kontrakten	233

3.2.2	Afkald på rettigheder	237
3.2.3	Overdragelse af rettigheder og/eller forpligtelser . . .	238
3.2.4	Adskillelsesklausuler	239
3.2.5	Meddelelser	239
3.2.6	Ændringer af kontrakten.	240
3.2.7	Sub-kontrahering	241
3.2.8	Integrationsklausuler	242
3.2.9	Bevisbyrderegulering	243
4	Reguleringstemaer	247
4.1	Overlevende bestemmelser	247
4.2	Lovvalgs- og værnetingsklausuler	249
4.2.1	Lovvalgsaftaler	250
4.2.2	Værnetingsaftaler	255
4.2.3	Voldgift	257
4.2.4	Generelt om tvistløsningsbestemmelser	259
4.3	Mangelregulering	261
4.4	Force majeure og hardship	265
4.4.1	Force majeure	265
4.4.1.1	Introduktion til begrebet	265
4.4.1.2	Force majeure-klausuler	266
4.4.1.3	Ofte manglende reguleringstemaer	269
4.4.2	Hardship.	271
4.5	Person- og tingsskade	276
4.6	Ansvarsbegrænsning	279
4.6.1	Det omfattede ansvar	280
4.6.2	Fraskrivelser	281
4.6.3	Kvantitative begrænsninger	283
4.6.4	Undtagelser	285
4.6.5	Brug i andre sammenhænge.	286
4.7	Kontraktens ophør	287
4.7.1	Kontraktens udløb.	289
4.7.2	Opsigelse	290
4.7.2.1	Gensidig eller ensidig ret	291
4.7.2.2	Varslets længde	293
4.7.3	Ophævelse.	294
4.7.3.1	Ophævelsesgrunde	297
4.7.3.2	Ophævelse i medfør af andre klausuler . .	302
4.7.4	Ophævelse som kulminationen på en proces udløst af en begivenhed	306
4.7.5	Regulering af processen efter ophør	307

Indholdsfortegnelse

4.7.6	Overlevende dele af kontrakten	309
4.7.7	Partsudtræden	309
5	Back-to-back-princippet	311
5.1	Back-to-back	311
5.1.1	Afgrænsning	313
5.1.2	Back-to-back som conciperingsstrategi	315
5.1.2.1	Kvantitativ back-to-back	315
5.1.2.2	Kvalitativ back-to-back	316
5.1.2.3	Temporal back-to-back	317
5.1.2.4	Kongruens	319
5.1.3	Back-to-back som kontraktklausul	322
5.1.3.1	Respekt af forudgående eller efterfølgende kontrakt	322
5.1.3.2	Skadesløsholdelsesklausuler	324
5.1.3.3	Uegtlige back-to-back-klausuler (transportklausuler)	325
5.1.4	Sammenfatning	325
5.1.5	Overordnede betragtninger	327
 DEL III		
1	Kontraktudarbejdelse	331
1.1	Introduktion	331
2	Udarbejdelse af standarder	335
2.1	Formålet	335
2.2	Rammeaftale eller enkeltstående kontrakt	336
2.3	Karakteristiske reguleringstemaer	338
2.4	Forholdet til andre standarder	339
2.5	Kvalitetskriterier	340
2.6	Balancering	347
2.7	Regulering i bilag?	354
2.8	Bilag som formularer?	354
2.9	Konciperingsnoter	356
2.10	Forberedelse af brug af standarden	357
2.11	Forhandling af standarden	360
2.12	Opdatering af standarder	362

3 Kontraktudarbejdelsen	365
3.1 Sprog, typografi og formatering	365
3.1.1 Klart og præcist sprog	365
3.1.2 Undgå overflødig sprog	366
3.1.2.1 Oplisting af synonymer	366
3.1.2.2 Irrelevant uddybning	367
3.1.2.3 Ornamentter	368
3.1.2.4 Gentagelse	369
3.1.2.5 For the avoidance of doubt	371
3.1.2.6 The parties agree	373
3.1.2.7 It being understood	374
3.1.2.8 Tal angivet både numerisk og med ord	375
3.1.2.9 Unless the parties agree otherwise.	377
3.1.2.10 Unless the context otherwise requires	378
3.1.2.11 To the extent permitted by law	379
3.1.3 Brug vendinger konsistent	380
3.1.4 Brug et simpelt sprog	381
3.1.5 Typografi og layout	382
3.1.6 Klausulnummerering	387
3.1.7 Sætningsopdelinger	389
3.1.8 Krydsreferencer	392
3.2 Kontraktens indledning	395
3.2.1 Kontraktens navn	396
3.2.2 Partsangivelsen	396
3.2.3 Datering	398
3.2.4 Præambel	401
3.2.5 Definitioner	403
3.2.5.1 Vildfarelser om definitioner	406
3.2.5.2 Autonome kontra integrerede definitioner	407
3.2.5.3 Placering og formulering	408
3.2.6 Indholdsfortegnelse	410
3.3 Fortolkningskonventioner	410
3.4 Tidsreferencer	413
3.5 Brug af eksempler	416
3.6 Diverse ord og vendinger	418
3.6.1 As amended	419
3.6.2 Applicable	419
3.6.3 Deem	420
3.6.4 Disclaim	421
3.6.5 Duly	421
3.6.6 During the term of the agreement	422

Indholdsfortegnelse

3.6.7	Force and effect	422
3.6.8	Guarantee/warrant/represent.	423
3.6.9	Incorporated by reference	424
3.6.10	Latin	425
3.6.11	Resonable efforts og variationer deraf	427
3.6.12	Notwithstanding/subject to	429
3.6.13	Parenteser	432
3.6.14	Prevailing party	433
3.6.15	Immediately/promptly/without undue delay/within reasonable time	433
3.6.16	Said/such	434
3.6.17	Provided that	435
	Stikordsregister	436