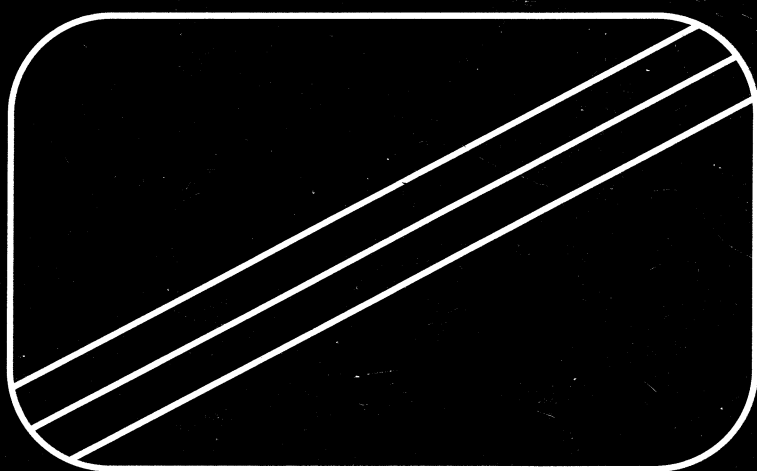


# AFTALER OG MELLEM- MÆND



LENNART LYNGE ANDERSEN  
PALLE BO MADSEN  
JØRGEN NØRGAARD

gad

© G. E. C. Gads Forlag, 1991

2. udgave

Omslag ved Axel Surland  
Sat og trykt hos P.J. Schmidt A/S, Vojens

Mekanisk, fotografisk eller anden gengivelse af denne bog eller dele af den er ikke tilladt ifølge gældende dansk lov om ophavsret.  
Alle rettigheder forbeholdes.

ISBN 87-12-01984-4

## FORORD

Pr. 1. september 1987 træder en ny studieordning for det juridiske universitetsstudium i kraft.

Det er en afgørende ændring i forhold til den tidligere studieordning, at der ikke skal være propædeutisk undervisning i nogen fag

heller ikke i de formueretlige, hvis særlige problem er, at de på én gang er vanskelige at tilegne sig for begyndere og samtidig i et vist omfang må læses ved studiets start af hensyn til forståelsen af de øvrige fag.

Parolen er, at ét eller flere formueretlige fag skal læres på studiets første år, og på denne baggrund kan det ikke undre, at valget primært er faldet på aftaleret og erstatningsret. Formueretlige rettigheder og modsvarende pligter skabes i alt væsentligt enten gennem aftaler eller skadegørende handlinger.

Det taler yderligere for aftalerettens placering ved studiets begyndelse, at den almindelige aftaleret billedligt talt er bunden i den formueretlige lagkage. *Spørger* man i forsikringsretten, hvilke risici forsikringsselskabet dækker, *spørger* man i køberetten, om den solgte genstand lider af en mangel, *spørger* man i transportretten, om fragtføreren kan kræve fragt betalt, selv om han ikke kan fuldføre rejsen, er svaret på disse og en mængde andre fundamentale formueretlige spørgsmål, at det afhænger i første række af den indgåede aftale. Kendskab til den almindelige aftaleret – aftalers indgåelse, aftalers ugyldighed og frem for alt aftalers fortolkning og udfyldning – bliver følgelig af største vigtighed. En nok så stor viden om de køberetlige mangelsbeføjelser, d.v.s. betingelserne for køberens ret til at hæve købet, kræve afslag, kræve erstatning o.s.v., er af behersket værdi, hvis man ikke har kendskab til de aftaleretlige regler, som er bestemmende for, *om* der foreligger en mangel.

Desværre modsvares aftalerettens vigtighed ikke af en tilsvarende enkelthed.

Det ligger for så vidt allerede i det ovenfor anførte, at det må være således. Vel når aftaleretten alle formueretlige livsområder rundt, men den tager også farve efter de enkelte livsområder.

Fortolkningen og udfyldningen af en forsikringsaftale påvirkes af, at aftalen vedrører just forsikring – og på samme måde med en entreprisaftale, en lejeaftale, en transportaftale o.s.v. Virkelig forståelse af aftaleretten forudsætter derfor overblik over alle formuerettens discipliner, lige som fortolkning af såvel formueretlige aftaler som domme på formuerettens område forudsætter indlevelsessevne i vidt forskellige livsområder og deres vilkår – et overblik og en indlevelsessevne, som en student ikke *kan* medbringe til studiets begyndelse og vanskeligt kan erhverve i løbet af ét år.

Behovet for at placere aftaleret ved studiets begyndelse og umuligheden heraf er altså omtrent lige indlysende – men nu er valget truffet. Selv om faget aftaleret ikke bliver propædeutisk i den forstand, at det genoptages som fag senere i studiet, må det imidlertid blive af propædeutisk karakter derved, at det om dette fag mere end om noget andet gælder, at studenternes forståelse vinder i bredde og dybde, efterhånden som studiet tilbagelægges. Den fornemste opgave for lærebogen og undervisningen på det første år er at gøre sindene så modtagelige som muligt, så der bliver plads i såvel bredden som dybden.

Allerede det forhold, at kun en ret begrænset del af det første studieårs tid og pensum er tilmålt aftaleretten, gør det umuligt at medtage aftaleretligt stof i lærebogen i det omfang, man kunne ønske sig. Vi har ikke villet fornægte aftalerettens mangfoldighed, men vi har hverken kunnet omtale alle aftaleretlige situationer eller alle de trykte, aftaleretlige domme. I tvivlstilfælde har vi ved udvælgelsen lagt vægt på, om vedkommende situation eller afgørelse befordrer indlæringen af den juridiske metode – et fænomen, det som bekendt er vanskeligt at definere, men som man ikke er i tvivl om, hvorvidt en student har tilegnet sig eller ej, når man læser hans/hendes opgavebesvarelser. »I can't define an elephant, but I know him when I see him«.

Det vigtigste mål med den foreliggende bog er at udvikle studenternes kendskab til elefanter. Kan bogen også være til nytte for praktikere, er det selvsagt en kærkommen tillægsgevinst.

Det er hensigten med den nye studieordning at reflektere det samspil, som i det praktiske liv finder sted mellem privatret og

offentlig ret, og den foreliggende fremstilling medtager derfor en omtale af aftaler med det offentlige, lige som den offentlige erhvervsreguleringsret punktvis inddrages.

Den nye studieordning blev sat uventet hurtigt i kraft, og der har derfor været kort tid til at skrive bogen og harmonisere fremstillingen. Vi gør os ikke illusioner om at have ramt plet første gang, men håber – med hjælp fra anmeldere, praktikere, kolleger, studenter m.v. – at kunne forbedre fremstillingen i næste udgave.

*Lennart Lynge Andersen* har skrevet kapitlerne 3, 4 og 5 samt kapitel 1, afsnit 5, *Palle Bo Madsen* kapitel 6 samt kapitel 1, afsnit 4 og *Jørgen Nørgaard* den øvrige del af bogen.

Materiale fremkommet efter 1. september 1987 har kun undtagelsesvis kunnet medtages.

August 1987

*Lennart Lynge Andersen, Palle Bo Madsen og Jørgen Nørgaard*

2. udgaven af bogen er først og fremmest en ajour-føring – ny lovgivning, ny retspraksis og ny litteratur er tilkommet i betydeligt omfang siden 1987.

Navnlig anmeldelser og erfaringer fra undervisningen har givet anledning til omskrivninger og tilføjelser.

Materiale fremkommet efter 1. august 1991 har kun undtagelsesvis kunnet medtages.

August 1991

*Lennart Lynge Andersen, Palle Bo Madsen og Jørgen Nørgaard*

# INDHOLDSFORTEGNELSE

## Kapitel 1. Indgåelse af aftaler

1. Indledning . . . . .	17
1.1. Kontrakten som historisk faktum . . . . .	17
1.2. Aftalers funktion . . . . .	20
1.3. Aftalefrihed . . . . .	20
1.4. Begrænsninger i aftalefriheden . . . . .	21
1.4.1. Mellem aftalens parter . . . . .	21
1.4.2. Over for tredjemand . . . . .	27
1.5. Standardkontrakter . . . . .	27
1.6. Kollektive aftaler . . . . .	31
2. Regler om aftalers indgåelse . . . . .	33
2.1. Indledning . . . . .	33
2.2. Aftaleloven . . . . .	34
2.2.1. Indledning . . . . .	34
2.2.2. Tilbud . . . . .	38
2.2.2.1. Hvad er et tilbud? . . . . .	38
2.2.2.2. Løfteprincippet . . . . .	41
2.2.2.3. Tilbagekaldelse af løfter . . . . .	43
2.2.2.4. Afslag på tilbud . . . . .	51
2.2.2.5. Udpegelse af medkontrahenten . . . . .	52
2.2.3. Tilbud eller opfordring til at gøre tilbud? . . . . .	55
2.2.3.1. Indledning . . . . .	55
2.2.3.2. Aftalelovens § 9 . . . . .	56
2.2.3.3. Udstilling af prismærkede varer . . . . .	57
2.2.3.4. Annoncer, prislister, kataloger m.v. . . . .	59
2.2.3.5. Auktion m.v. . . . .	60
2.2.3.6. Licitation . . . . .	61
2.2.4. Accept . . . . .	62
2.2.4.1. Tilbudsgiveren fastsætter selv acceptfristen – aftalelovens § 2 . . . . .	62
2.2.4.2. Acceptfristen ifølge aftalelovens § 3 – den legale acceptfrist . . . . .	67
2.2.4.3. Forsiket accept . . . . .	70
2.2.4.4. Uoverensstemmende accept . . . . .	74
2.2.4.5. Aftalelovens § 8 – afkald på accept . . . . .	86
2.2.4.6. Er der løfter, som ikke kræver accept? . . . . .	87
2.2.5. Fastlæggelse af det materiale, som udgør aftalens ind- hold – vedtagelse af standardvilkår . . . . .	88
2.3. Indgåelse af aftaler med anvendelse af andre fremgangsmåder . . . . .	96
2.3.1. Aftaler mellem nærværende personer . . . . .	97
2.3.2. Aftalt skriftform . . . . .	98

2.3.3.	Option	102
2.3.4.	Successiv indgåelse af aftaler	103
2.3.5.	Kontraksindgåelse ved passivitet – og stiltiende aftaler	106
2.3.6.	Kvasidispositioner	117
2.4.	Erstatning, hvis en aftale ikke kommer i stand?	118
3.	<i>Forbrugeraftaler</i>	120
3.1.	Indledning	120
3.2.	Begrebet »forbrugeraftale«	122
3.3.	Forbud mod uanmodet henvendelse m.v. – lovens kap. 2	123
3.4.	Fortrydelsesret ved aftaler indgået uden for den erhvervsdrivendes faste forretningssted – lovens kap. 3	126
3.5.	Fortrydelsesret ved fjernsalg – lovens kap. 4	129
3.6.	Lovregler og andre regler vedrørende udøvelse af fortrydelsesretten ifølge lovens kap. 3 og kap. 4	131
3.6.1.	Oplysning om fortrydelsesretten	131
3.6.2.	Frister for fortrydelsesretten	133
3.6.3.	Fremgangsmåden ved udøvelse af fortrydelsesretten	134
3.6.4.	Aftalens afvikling i tilfælde af udøvet fortrydelsesret	135
3.7.	Ret til opsigelse af aftaler om løbende tjenesteydelser m.v. – lovens kap. 5	138
4.	<i>Aftaler med det offentlige</i> – <i>aftaleindgåelse som alternativ til forvaltningsakt</i>	141
4.1.	Indledende om forvaltningsakt og forvaltningskontrakt – et offentligretligt og privatretligt grænseland	141
4.2.	Aftalefriheden i relation til forvaltningskontrakter	143
4.3.	Indgåelsesproblemet – frivillighed og tvang	145
4.4.	Aftalekontrol og ugyldighed af forvaltningskontrakter	147
4.5.	Efterfølgende kontraktregulering – aftalepart og myndighed	148
4.6.	Staten som aftalepart og lovgiver	150
5.	<i>Tredjemandsaftaler</i>	151
5.1.	Indledning	151
5.2.	Nærmere om tredjemandsaftaler	153
5.3.	Egentlige tredjemandsaftaler – uegentlige tredjemandsaftaler	154
5.4.	Genkaldelige tredjemandsaftaler – uigenkaldelige tredjemandsaftaler	156
5.5.	Udvidelse af området for tredjemandsaftaler?	157

## Kapitel 2. Løfters ugyldighed

1.	<i>Indledning</i>	159
1.1.	Begrebet ugyldighed	159
1.2.	Ugyldighedsreglernes udvikling. – Ratihabition. – Reklamation	166

1.3.	Stærke og svage ugyldighedsgrunde	171
1.3.1.	Indledning	171
1.3.2.	Særligt om de svage ugyldighedsgrunde	174
1.4.	Retsvirkninger af ugyldighed	177
1.4.1.	Mellem parterne	177
1.4.2.	Over for tredjemand	180
1.4.2.1.	Løftegiverens stilling over for løftemodtagerens kreditorer (og arvinger)	180
1.4.2.2.	Løftegiverens stilling over for løftemodtagerens aftaleerhververe	182
1.4.2.3.	Reglen i aftalelovens § 34 om pro forma	182
2.	<i>Falsk, forfalskning og manglende fuldmagt</i>	184
3.	<i>Inhabilitet</i>	186
3.1.	Umyndighed	186
3.1.1.	Hovedreglen om ugyldighed	187
3.1.2.	Undtagelser fra hovedreglen om ugyldighed	190
3.1.3.	Ugyldighedens retsvirkninger	194
3.2.	Lavværgemål	198
3.3.	Manglende evne til at handle fornuftsmæssigt	199
4.	<i>Tvang</i>	202
4.1.	Voldelig kompulsiv tvang – aftalelovens § 28	202
4.2.	Anden kompulsiv tvang – aftalelovens § 29	203
5.	<i>Svig</i>	209
6.	<i>Udnyttelse</i>	219
7.	<i>Erklæringsfejl og forvanskning</i>	225
7.1.	Erklæringsfejl m.v. – aftalelovens § 32, stk. 1.	225
7.1.1.	Indledning – erklæringsfejl ctr. motivvildfarelse	225
7.1.2.	Hvilke situationer er omfattet af aftalelovens § 32, stk. 1?	226
7.1.3.	Særligt om motivvildfarelser i relation til aftalelovens § 32, stk. 1	229
7.1.4.	Aftalelovens § 32, stk. 1's betydning for fortolkning af aftaler	231
7.1.5.	Ond tro hos viljeserklæringens adressat	232
7.1.6.	Er erklæringsgiveren bundet ved det, han ville udtrykke?	232
7.1.7.	Kan adressaten kræve erstatning?	233
7.1.8.	Delvis ugyldighed/uvirksomhed	234
7.2.	Forvanskning – aftalelovens § 32, stk. 2	235

8.	<i>Generalklausulen i aftalelovens § 33 om almindelig hæderlighed.</i>	
	<i>Indledning om urigtige forudsætninger</i> . . . . .	239
8.1.	Aftalelovens § 33 . . . . .	239
8.2.	Urigtige forudsætninger – indledningsvis. Vildfarelselæren . . . . .	245
9.	<i>Forudsætningslæren</i> . . . . .	251
9.1.	Indledning . . . . .	251
9.2.	Forudsætningslærens udvikling . . . . .	255
9.3.	Vurdering af forudsætningslæren . . . . .	258
9.4.	Forudsætningslærens anvendelse i retspraksis . . . . .	261
10.	<i>Aftalelovens § 36.</i>	
	– <i>Samspillet mellem offentligretlige og civilretlige regler</i> . . . . .	264
10.1.	Aftalelovens § 36 . . . . .	264
10.1.1.	Indførelsen af § 36 . . . . .	264
10.1.2.	Hensigten med § 36 . . . . .	268
10.1.3.	Hvad ligger der i ordene »urimeligt eller i strid med redelig handlemåde«? . . . . .	278
10.1.4.	Særligt om forholdet mellem § 36 og læren om bristende forudsætninger . . . . .	290
10.1.5.	Anvendelse af § 36 på andet end aftaler og aftalevilkår . . . . .	292
10.2.	Offentlig kontrol med aftalevilkår . . . . .	293
10.3.	Samspillet mellem offentligretlige og civilretlige regler . . . . .	295
11.	<i>Aftaler i strid med lov eller ærbarhed</i> . . . . .	297
11.1.	Aftaler i strid med lovgivning (eller andre retsregler) . . . . .	297
11.2.	Aftaler i strid med ærbarhed . . . . .	300

### Kapitel 3. Mellemandsretten

1.	<i>Aftaler og mellemmænd</i> . . . . .	301
2.	<i>Hovedspørgsmål inden for mellemandsretten</i> . . . . .	304
2.1.	Aktørerne . . . . .	304
2.2.	Det ydre forhold ctr. det indre forhold . . . . .	306
2.3.	Mellemandens vederlag . . . . .	308
2.4.	Nærmere afgrænsning af mellemandsretten . . . . .	309
2.5.	Lovgivningen på området . . . . .	311
3.	<i>Plan for fremstillingen</i> . . . . .	312

### Kapitel 4. Fuldmagt

1.	<i>Indledning. Terminologi</i> . . . . .	315
1.1.	Om fuldmagt . . . . .	315

1.2.	Parterne. Terminologi . . . . .	316
1.3.	Præsentation af aftalelovens kapitel II . . . . .	319
1.4.	Plan for fremstillingen . . . . .	320
2.	<i>Forholdet mellem hovedmanden og tredjemand</i> . . . . .	320
2.1.	Stiftelse af fuldmagt . . . . .	320
2.1.1.	Fuldmagt uden særlig tilværelse . . . . .	321
2.1.2.	Fuldmagt med særlig tilværelse . . . . .	322
2.1.2.1.	Fuldmagt stiftet ved erklæring til tredjemand . . . . .	322
2.1.2.2.	Stillingsfuldmagt . . . . .	324
2.1.2.3.	Fuldmagt på andet grundlag . . . . .	325
2.2.	Fuldmagtens grænser . . . . .	336
2.2.1.	Indledende bemærkninger. Fuldmagt – bemyndigelse . . . . .	336
2.2.2.	Nærmere om fuldmagtens grænser . . . . .	338
2.2.3.	Hovedmandens bundethed på andet grundlag . . . . .	347
2.3.	Fuldmagtens ophør. Ugyldighed . . . . .	348
2.3.1.	Tilbagekaldelse af fuldmagten . . . . .	348
2.3.2.	Hovedmandens død, umyndiggørelse og konkurs . . . . .	350
2.3.3.	Fuldmagtens ugyldighed . . . . .	350
3.	<i>Forholdet mellem hovedmanden og fuldmægtigen (Det indre forhold)</i> . . . . .	351
4.	<i>Forholdet fuldmægtigen – tredjemand</i> . . . . .	352
4.1.	Indledende bemærkninger . . . . .	352
4.2.	Aftalelovens § 25 . . . . .	354
4.3.	Stillingsfuldmagt og § 25 . . . . .	356
4.4.	Forholdet til Danske Lov 3-19-2 . . . . .	359

### Kapitel 5. Andre mellemmænd

1.	<i>Indledning</i> . . . . .	361
2.	<i>Handelsagenter</i> . . . . .	362
2.1.	Hvad er en handelsagent? . . . . .	362
2.2.	Handelsagentens funktion . . . . .	364
2.3.	Handelsagentens fuldmagt . . . . .	365
2.4.	Forholdet mellem handelsagenten og agenturgiveren (Det indre forhold) . . . . .	367
2.4.1.	Loyalitetspligt . . . . .	367
2.4.2.	Regler om provision . . . . .	368
2.4.3.	Agenturaftalers ophør . . . . .	369
2.4.4.	Konkurrenceklausuler . . . . .	370
2.4.5.	Lovens fravigelighed . . . . .	371
2.4.6.	International-privatretnlige regler om agentforhold. International præceptivitet. . . . .	371
2.5.	Forholdet mellem handelsagenten – tredjemand . . . . .	374

3. <i>Handelsrejsende</i> .....	375
4. <i>Eneforhandlere</i> .....	376
5. <i>Kommissionærer</i> .....	378
5.1. Om kommission .....	378
5.2. Det ydre forhold (Kommissionslovens §§ 53-64) .....	380
5.3. Det indre forhold (§§ 4-52) .....	381
6. <i>Mæglere m.v.</i> .....	384
7. <i>Ejendomsformidlere</i> .....	385
8. <i>Bude</i> .....	389
9. <i>Stråmænd</i> .....	390
9.1. Pantebrevsstråmanden .....	392
9.2. Selskabsstråmanden .....	393

## Kapitel 6. Aftalers retsvirkninger. Fortolkning og udfyldning

1. <i>Fortolkning og udfyldning</i> .....	395
1.1. Indledning .....	395
1.2. Fortolkningsreglerne er også udfyldningsregler .....	397
1.3. Fortolknings- og udfyldningsregler som legale formodningsregler .....	399
1.4. Nærmere om formodnings- og bevissikringsreglernes betydning for retsvirkningsfastlæggelsen .....	401
2. <i>Relevante fortolkningsdata</i> .....	406
2.1. Parternes fælles opfattelse .....	406
2.2. Fortolkningsdata .....	408
2.3. Anvendelse af fortolkningsdata .....	416
3. <i>Fortolkningsregler</i> .....	417
3.1. Minimumsreglen .....	417
3.2. Uklarhedsreglen .....	419
3.3. Uklarhed eller billighed .....	422
3.4. Prioritetsregler .....	423
3.5. Gyldighedsreglen .....	425
4. <i>Rimelighedsfortolkning</i> .....	426
4.1. Fortolkningens dilemma .....	426
4.2. Forholdet mellem fortolkning og ugyldighed .....	426
4.3. Grænser for rimelighedsfortolkningen .....	431

5. <i>Fortolkningsstandarder</i> .....	434
5.1. Indledning .....	434
5.2. Aftaletypen .....	434
5.3. Aftalens karakter .....	438
5.4. Aftalens form og tilblivelsesmåde .....	439
5.5. Parternes kommercielle status .....	440
5.6. Aftaler med det offentlige .....	443
5.7. Pragmatiske rets- og samfundshensyn (i øvrigt) .....	446
6. <i>Forudsætningssynspunkter</i> .....	448
1. <i>Offentligretlige normers betydning for aftalens privatretlige virkninger</i> .....	450
8. <i>Loyalitetskravet</i> .....	454
8.1. Indkredsning af loyalitetskravet .....	454
8.2. Loyalitetskrav på forhandlingsstadiet og efter forgæves kontraktforhandlinger .....	455
8.3. Loyalitetskrav i kontraktforløbet – Vilkårsændringer – Retsmisbrug .....	455
8.4. Kontrakt- og konkurrenceloyalitet .....	460
9. <i>Udfyldning</i> .....	462
9.1. Indledning .....	462
9.2. Deklaratoriske lovbestemmelser .....	463
9.3. Sædvane og kutyme .....	465
9.4. Retspraksis og forholdets natur .....	470

Forkortelsesliste .....	471
Litteraturliste .....	473
Domsregister .....	477
Lovregister .....	491
Stikordsregister .....	493