

## Obsah

Úvod .....	V
Seznam použitých zkratk .....	VII

### \* ČÁST PRVNÍ. Historický vývoj problematiky rozporu se zákonem a dobrými mravy a úvod do problematiky v moderním právu

Kapitola I. Rozpor se zákonem v historické perspektivě – problematika právních úkonů contra legem .....	3
---	---

Kapitola II. Právní úkony in fraudem legis .....	6
--	---

* Kapitola III. Rozpor s dobrými mravy v historické perspektivě .....	7
---	---

* Kapitola IV. Úvod do problematiky v moderním právu .....	13
--	----

### ČÁST DRUHÁ. Problematika rozporu se zákonem a dobrými mravy v jednotlivých vybraných právních řádech

Kapitola I. Spolková republika Německo .....	19
--	----

1. Rozpor se zákonem .....	19
----------------------------	----

1.1. Úvod .....	19
-----------------	----

1.2. Právní úkony směřující k obcházení zákonného zákazu .....	21
--	----

1.3. Právní norma stanovící zákonný zákaz .....	24
---	----

1.4. Kritéria zákonného zákazu .....	25
--------------------------------------	----

1.5. Právní následky porušení zákonného zákazu .....	26
--	----

1.6. Právní následky v oblasti kondikčního práva .....	28
--	----

1.7. Věcné oblasti původu zákonných zákazů .....	28
--	----

2. Rozpor s dobrými mravy .....	29
---------------------------------	----

2.1. Úvod .....	29
-----------------	----

2.2. Vymezení pojmu dobrých mravů .....	31
---	----

2.3. Proměnlivost a jednota dobrých mravů .....	32
---	----

2.4. Konkretizace prvků rozporu s dobrými mravy .....	33
---	----

2.5. Zajištění uznávaných hodnotových řádů .....	34
--	----

* 2.6. Ochrana před nepřipustnými omezeními svobody rozhodování .....	38
---	----

2.7. Ochrana proti zneužití hospodářské převahy .....	42
---	----

* 2.8. Ochrana před poškozováním třetích osob .....	43
---	----

2.9. Ochrana před hrubým porušením rovnováhy v závazkových vztazích .....	45
---	----

2.10. Relevance zavrženíhodné pohnutky jako subjektivního faktoru pro rozpor s dobrými mravy .....	46
--	----

2.11. Ochrana před nepřiměřenou komercializací .....	47
--	----

2.12. Okamžik rozhodný pro posouzení rozporu s dobrými mravy .....	47
--	----

3. Lichva .....	47
4. Právní následky rozporu s dobrými mravy .....	49
<b>Kapitola II. Rakousko .....</b>	<b>51</b>
1. Úvod .....	51
2. Rozpor se zákonem .....	53
3. Rozpor s dobrými mravy .....	55
4. Typické okruhy nedovolených právních úkonů .....	57
4.1. Případy uvedené v § 879 odst. 2 a 3 ABGB mimo lichvy .....	57
4.2. Lichva .....	58
4.3. Dohody proti instituci manželství a sexuální morálce .....	59
4.4. Nedovolené zásahy do osobní sféry .....	60
4.5. Nepřípustná omezení v obchodě a poškození práv třetích osob .....	61
4.6. Ostatní případy .....	61
<b>Kapitola III. Švýcarsko .....</b>	<b>62</b>
1. Úvod .....	62
2. Protiprávnost obsahu smlouvy .....	63
2.1. Rozpor s pozitivním právem .....	63
2.2. Rozpor s veřejným pořádkem .....	65
3. Rozpor s dobrými mravy .....	66
3.1. Obecně .....	66
3.2. Základní skupiny aplikace korektivu dobrých mravů .....	67
4. Ochrana před nepřiměřenými omezeními ochrany osobnosti .....	68
5. Právní následky rozporu smlouvy s čl. 20 OR a čl. 27 odst. 2 ZGB .....	70
6. Lichva (nepřípustné znevýhodnění jedné strany) .....	71
<b>Kapitola IV. Řecko .....</b>	<b>73</b>
<b>Kapitola V. Turecko .....</b>	<b>74</b>
<b>Kapitola VI. Anglie .....</b>	<b>75</b>
1. Úvod .....	75
2. Smlouvy příčící se zákonu .....	77
3. Smlouvy protiprávní v systému common law na základě rozporu s veřejným pořádkem .....	81
4. Jednotlivé typy protiprávních smluv v systému common law .....	85
4.1. Smlouvy, jejichž předmětem je spáchání trestného činu, deliktu nebo podvodu na třetí osobě .....	85
4.2. Smlouvy, které jsou v rozporu se sexuální morálkou .....	86
4.3. Smlouvy ohrožující veřejnou bezpečnost .....	87
4.4. Smlouvy ohrožující výkon spravedlnosti (činnost soudů) .....	88
4.5. Smlouvy, jejichž předmětem je korupce ve veřejném životě .....	89
4.6. Smlouvy o daňových podvodech .....	89
5. Právní následky protiprávnosti smluv .....	90
5.1. Význam vědomosti stran o protiprávní povaze smlouvy .....	90
5.2. Právní následky smlouvy, která je protiprávní od samého počátku ....	91
5.3. Právní režim související (následné) smlouvy založené nebo vycházející z protiprávní a neplatné smlouvy .....	93
5.4. Problematika smluv řídicích se cizím právem, které jsou v rozporu s anglickým veřejným pořádkem .....	94

5.5. Právní režim smluv, jejichž naplnění má sloužit protiprávnímu záměru jedné ze stran .....	94
6. Smlouvy neplatné v systému common law na základě rozporu s veřejným pořádkem .....	95
6.1. Smlouvy o vyloučení soudní jurisdikce .....	95
6.2. Smlouvy ohrožující instituci manželství .....	95
6.3. Smlouvy o omezeních v obchodě .....	96
7. Právní režim následků smluv dotčených neplatností v systému common law na základě rozporu s veřejným pořádkem .....	102
<b>Kapitola VII. Skotsko .....</b>	<b>104</b>
1. Úvod .....	104
2. Protiprávnost .....	104
2.1. Protiprávnost v systému common law .....	105
2.2. Rozpor se zákonem .....	106
3. Rozpor s veřejným pořádkem .....	107
<b>Kapitola VIII. Irsko .....</b>	<b>109</b>
<b>Kapitola IX. Spojené státy americké .....</b>	<b>109</b>
1. Úvod .....	109
2. Koncept veřejného pořádku jako základ doktríny nevymahatelnosti .....	111
3. Nevymahatelnost smluv v systému common law .....	114
4. Jednotlivé okruhy právně nepřipustných smluv v systému common law .....	114
4.1. Smlouvy týkající se spáchání trestného činu, deliktu či způsobení újmy třetím osobám a smlouvy související .....	114
4.2. Smlouvy o omezeních v obchodě .....	116
4.3. Smlouvy týkající se sféry rodinných vztahů .....	116
4.4. Smlouvy ohrožující výkon spravedlnosti .....	119
4.5. Smlouvy ohrožující výkon veřejné moci (jiné veřejné moci než moci soudní) .....	120
4.6. Smlouvy o podvodech či újmách vůči třetím osobám .....	121
5. Rozpor se zákonem a koncept veřejného pořádku .....	124
6. Právní následky smluv nevymahatelných (neplatných) pro rozpor s veřejným pořádkem či pro rozpor se zákonem .....	127
<b>Kapitola X. Francie .....</b>	<b>128</b>
1. Úvod .....	128
2. Právní nedovolenost předmětu a kauzy smlouvy .....	129
2.1. Obecně .....	129
2.2. Ordre public .....	130
2.3. Dobré mravy .....	132
2.4. Právní následky nedovolené kauzy či předmětu smlouvy .....	133
3. Právní úkony in fraudem legis .....	133
4. Nepřipustné znevýhodnění na základě smlouvy a lichva .....	134
<b>Kapitola XI. Nizozemí .....</b>	<b>136</b>
<b>Kapitola XII. Belgie .....</b>	<b>137</b>

<b>Kapitola XIII. Česká republika (Československo)</b> .....	140
1. Právní pozice za obecného zákoníku občanského z roku 1811 .....	140
1.1. Smlouvy contra legem .....	141
1.2. Smlouvy proti dobrým mravům .....	142
1.3. Právní následky smluv proti zákonnému zákazu a dobrým mravům .....	145
2. Právní pozice za občanského zákoníku z roku 1950 a občanského zákoníku z roku 1964 .....	145
2.1. Socialistický přístup občanského zákoníku z roku 1950 .....	145
2.2. Právní úkony přičící se zákonu podle občanského zákoníku z roku 1950 .....	146
2.3. Právní úkony přičící se obecnému zájmu podle občanského zákoníku z roku 1950 .....	148
2.4. Následky neplatnosti právních úkonů podle občanského zákoníku z roku 1950 .....	149
2.5. Právní pozice za občanského zákoníku z roku 1964 .....	149
2.6. Pohled na problematiku ze současné perspektivy .....	151

### **ČÁST TŘETÍ. Jednotlivé obsahové korektivy právních úkonů a typické okruhy jejich aplikace v komparativním pohledu**

<b>Kapitola I. Rozpor se zákonem</b> .....	161
1. Úvod .....	161
2. Rozpor se zákonem v moderním právu .....	162
3. Rozpor se zákonem v kontinentálním právním systému .....	163
3.1. Východiska přístupu k problematice .....	163
3.2. Vymezení pojmů „zákon“ a „zákonný zákaz“ .....	165
3.3. Postavení korektivu „rozporu se zákonem“ v právním řádu a vazba na doktrínu o tzv. pružné neplatnosti .....	166
3.4. Možnost aplikace soudcovského moderačního práva a související otázky .....	167
3.5. Další související otázky .....	168
4. Rozpor se zákonem v systému common law .....	169
4.1. Povaha systému common law .....	169
4.2. Role legislativy a zákona v systému common law .....	170
4.3. Vymezení zákonných zákazů a vazba na právní následky rozporu ..	171
4.4. Povaha právních následků rozporu se zákonem .....	172
<b>Kapitola II. Rozpor s dobrými mravy a veřejným pořádkem</b> .....	173
1. Dobré mravy a veřejný pořádek jako kritérium na hranici systémů právních a mimoprávních norem .....	173
2. Náčrt systematiky v moderním právu .....	174
3. Rozpor s dobrými mravy a veřejným pořádkem v kontinentálním právním systému .....	175
3.1. Povaha korektivů dobrých mravů a veřejného pořádku .....	175
3.2. Vymezení dobrých mravů a veřejného pořádku .....	176
3.3. Možná klasifikace věcných oblastí aplikace dobrých mravů .....	178
3.4. Role veřejného pořádku v kontinentálním právu .....	179
4. Rozpor s veřejným pořádkem v anglo-americkém právu .....	180
4.1. Východiska a koncept veřejného pořádku v anglo-americkém právu .....	180

- 4.2. Aplikace korektivu veřejného pořádku ..... 181  
 4.3. Vymezení věcných oblastí aplikace veřejného pořádku ..... 182

**Kapitola III. Právní úkony in fraudem legis ..... 183**

- \* 1. Postavení úkonů in fraudem legis ve středoevropských právních řádech ..... 183  
 2. Úkony in fraudem legis v ostatních sledovaných právních řádech ..... 185

**Kapitola IV. Nepřípustné (nepřiměřené)**

**znevýhodnění založené smlouvou a lichva ..... 186**

1. Východiska a relevance chápání problematiky  
 v rámci dobrých mravů a veřejného pořádku ..... 186  
 2. Historický vývoj problematiky ..... 187  
 3. Lichva a nepřípustná smluvní nerovnováha v současném právu ..... 189

\* **Kapitola V. Typické okruhy právních úkonů (smluv),**

**které narážejí na výhradu veřejného pořádku či dobrých mravů ..... 191**

1. Sexuální a rodinná morálka ..... 191  
 1.1. Sledované oblasti jako jádro dobrých mravů ..... 191  
 1.2. Ochrana sexuální morálky ..... 192  
 1.3. Ochrana rodinné morálky ..... 194  
 2. Smlouvy týkající se spáchání trestného činu, deliktu, způsobení újmy  
 či narušení právního postavení třetích osob a smlouvy související ..... 196  
 2.1. Smlouvy týkající se spáchání trestného činu  
 nebo deliktu a smlouvy související ..... 197  
 2.2. Smlouvy o narušení právního postavení třetích osob ..... 198  
 3. Ochrana před nepřípustnými omezeními svobody  
 rozhodování a smlouvy o tzv. omezeních v obchodě ..... 200  
 3.1. Úvodní výklad ..... 200  
 3.2. Ochrana osobní svobody rozhodování ..... 201  
 3.3. Ochrana hospodářské svobody rozhodování ..... 201  
 4. Smlouvy ohrožující veřejnou sféru a výkon veřejné moci ..... 206  
 4.1. Charakteristika této věcné oblasti ..... 206  
 4.2. Ochrana veřejné (státní) moci ..... 207  
 4.3. Ochrana soudní moci ..... 207

\* **Kapitola VI. Právní následky rozporu právních úkonů**

**se zákonem, dobrými mravy a veřejným pořádkem ..... 209**

1. Právní následky rozporu právních úkonů se zákonem ..... 209  
 1.1. Stanovení východisek a problémů ..... 209  
 1.2. Srovnání kontinentálního a anglo-amerického přístupu ..... 209  
 1.3. Prosazující se doktrína tzv. pružné neplatnosti ..... 211  
 \* 2. Právní následky rozporu právního úkonu  
 s dobrými mravy a veřejným pořádkem ..... 212  
 3. Právní následky v oblasti kondikčního práva ..... 214

\* **Kapitola VII. Shrnutí výsledků a jejich srovnání s přístupem**

**k problematice v československém a českém právu ..... 215**

1. Shrnutí přístupu moderního práva ..... 215  
 1.1. Historické pozadí a právněpolitická kontinuita  
 s obecným zákoníkem občanským ..... 215  
 1.2. Historická a právněpolitická diskontinuita  
 se socialistickým právem ..... 217

2. Návrh řešení pro české právo .....	219
2.1. Právněpolitické předpoklady otevřenosti českého právního řádu ....	219
2.2. Věcné podněty a možnosti inspirace .....	220
3. Závěry ze srovnání moderních právních řádů .....	222
3.1. Shodné a rozdílné body v obecné rovině .....	222
3.2. Evropská a globální harmonizace a kompatibilita .....	224
<b>Použitá literatura .....</b>	<b>229</b>
<b>Věcný rejstřík .....</b>	<b>235</b>