

## **ПРИЗНАНИЕ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ В ПРОЦЕССЕ: ПОДХОД ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО КОДЕКСА ГЕРМАНИИ**

ZPO – Гражданский процессуальный кодекс Германии

### **§ 138 Обязанность высказываться насчет фактов; обязанность говорить правду**

(1) Стороны обязаны делать свои заявления о фактических обстоятельствах правдиво и в полном объеме

(3) Заявления об обстоятельствах, которые не были прямо оспорены, считаются установленными, если намерение их оспорить не вытекает из других заявлений стороны

### **§ 282 Своевременность действий**

(1) Во время устного разбирательства каждая сторона должна представлять свои меры нападения и защиты, в частности утверждения, оспаривания, возражения, доказательства и возражения по доказательствам вовремя, как того требует тщательное и простое ведение процесса.

### **§ 288 Судебное признание обстоятельств**

(1) Сторона освобождается от необходимости доказывания утверждаемых ею обстоятельств, если другая сторона признала эти обстоятельства в устном разбирательстве или для протокола.

### **§ 290 Отзыв признания обстоятельств**

Отзыв признания обстоятельства только тогда влечет его недействительность, когда отзывающая сторона доказала, что признание обстоятельства не соответствует действительности и было вызвано заблуждением. В этом случае признание обстоятельств считается недействительным.

### **§ 296 Отказ в принятии несвоевременных действий**

(2) Средства нападения и защиты, которые в нарушение абз. 1 или абз. 2 § 282 были представлены несвоевременно, могут быть не приняты во внимание, если их допущение, по свободному убеждению суда, привело бы к задержке разрешения спора, и несвоевременность их представления вызвана грубой неосторожностью.

<b>Абз. 1 § 288 ZPO</b>	<b>Ст. 70 АПК</b>
Сторона освобождается от необходимости доказывания утверждаемых ею обстоятельств, если другая сторона признала эти обстоятельства в устном разбирательстве или для протокола – <b>настоящее признание</b>	3. Признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает другую сторону от необходимости доказывания таких обстоятельств.
<b>Абз. 3 § 138 ZPO</b>	<b>Ст. 70 АПК</b>
Обстоятельства, которые не были прямо оспорены, считаются установленными, если намерение их оспорить не вытекает из других заявлений стороны – <b>лишь фикция признания. Действительно связывает лишь в совокупности с § 282 и 296.</b>	3.1. Обстоятельства, на которые ссылается сторона в обоснование своих требований или возражений, считаются признанными другой стороной, если они ею прямо не оспорены или несогласие с такими обстоятельствами не вытекает из иных доказательств, обосновывающих представленные возражения относительно существа заявленных требований.
<b>§ 282, 296 ZPO (своевременность)</b>	
Должен отозвать фикцию своевременно – оценочное понятие. Высшие суды: стороны должны раскрывать позицию сразу. Однако в рамках одного судебного заседания никогда не будет несвоевременным	

### Тезисы

Примечание: речь идет о позиции по фактам

(по праву менять можно когда угодно)

#### **1. Сторона отказалась от предыдущего заявления и выдвинула новое, противоречащее ему утверждение.**

По господствующей точке зрения, такое изменение позиции является допустимым. В данном случае нет злоупотребления правом или эстоппеля. Суд осуществляет оценку доказательств в поддержку последнего утверждения, высказанного стороной. Отказ от предыдущей позиции может быть принят во внимание судом при оценке доказательств в поддержку новой позиции.

По другой точке зрения, суд может не переходить к оценке доказательств в пользу последнего утверждения, если сторона не представит внятных объяснений, почему она отказалась от своей прошлой позиции.

Согласно абз. 1 § 288 ZPO, если сторона признает обстоятельства, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, то другая сторона освобождается от необходимости доказывания таких обстоятельств. Это означает, что сторона может быть связана своим заявлением. Однако, в рассматриваемой под п. 1 группе сторона процесса делает свое заявление первоначально, а не в признание заявлений другой стороны. По тексту же нормы признание обстоятельств должно быть именно реакцией, а не своей инициативой.

В Германии признается, что под понятие признания обстоятельств (абз. 1 § 288 ZPO) подпадают также "свои" заявления стороны, которые не были реакцией на утверждения

оппонента. Например, должник сам заявляет, что он получил деньги, а не просто подтверждает заявление кредитора. Такое признание обстоятельств называется предвосхищающим признанием обстоятельств. Однако, такое признание связывает сторону только с того момента, когда другая сторона воспользовалась этим признанием и обратила в свою пользу ("сделала своим"). Например, кредитор подхватил признание должника.

Даже если другая сторона не "сделала своим" предвосхищающее признание оппонента, последний все равно может быть связан своей предыдущей позицией, если его новое утверждение не было сделано своевременно (абз. 1 § 282); см. далее.

## **2. Сторона не оспорила обстоятельства, на которые ссылается другая сторона в обоснование своих требований или возражений.**

В этом случае применяется абз. 3 § 138: обстоятельства, которые не были прямо оспорены, считаются установленными, если намерение их оспорить не вытекает из других заявлений стороны. Эту норму называют "фикцией признания обстоятельств". Доктрина и судебная практика обращают внимание, что настоящее признание обстоятельств и его фикция необходимо различать. Это подчеркнул Конституционный суд ФРГ, указав, что простое бездействие не должно запускать жестких последствий признания обстоятельств, так как может быть вызвано и простой недооценкой позиции или недосмотром.

## **Различия в правовых последствиях между настоящим признанием и фикцией (то есть признанием через бездействие).**

Настоящее признание можно отозвать лишь в соответствии с абз. 1 § 290: нужно доказать, что признание обстоятельства не соответствует действительности и было вызвано заблуждением. Фикция признания (т.е. через бездействие) может быть свободно отозвано стороной. Однако, фикцию признания можно отозвать только до тех пор, пока это будет своевременным по смыслу абз. 1 § 282. Если фикцию признания будет отозвана несвоевременно, то по абз. 2 § 296, суд может не принять изменение позиции во внимание, если отказ от фикции признания приведет бы к задержке разрешения спора, и несвоевременность вызвана грубой неосторожностью.

Никогда не может быть несвоевременным по абз. 1 § 282 изменение позиции в рамках одного судебного заседания.

Абз. 1 § 282 является оценочным, однако высшие суды склонны признавать, что стороны должны сразу представлять свои позиции, хотя доктрина выступает за большую свободу.

Если изменение позиции по фикции признания было признано несвоевременным, то по действию оно аналогично настоящему признанию обстоятельств.

## **3. Подлинное признание обстоятельств.**

Признание обстоятельств может быть совершено и в конклюдентной форме. Например, если должник пытается зачесть свое обязательство по возврату займа, то он не может впоследствии оспорить факт получения денег.

## **4. Высказывание альтернативных и эвентуальных позиций.**

Если сторона предъявляет право требования, основываясь на двух противоречащих друг другу обстоятельствах, то исковое заявление может быть признано недостаточно определенным (например, одновременное предъявление требования из заключенного договора и требование из неосновательного обогащения ввиду отсутствия договора). Однако истец может просто поставить их в соподчиненное положение: например,

приоритет имеет требование из договора, а если не удастся, то требование из неосновательного обогащения.

В то же время такие противоречивые взаимоисключающие заявления о фактах могут иметь место только тогда, когда заявляющий не убежден в ложности одного из них. Иначе он нарушает обязанность говорить правду (абз. 1 § 138).

## 5. Эстоппель

Эстоппель в контексте смены процессуальной позиции не упоминается. Исключением является заявление в государственном суде о подсудности дела арбитража с последующим отказом от своего заявления (но тут скорее именно правовая позиция).

Примером процессуального эстоппеля является требование бывшей жены, которое перешло ей в уплату алиментов мужа, к адвокату бывшего мужа в связи с ненадлежащей защитой по делу о взыскании этих самых элементов. Здесь имеет место неразрешимое противоречие. Бывшая жена ссылается на одно и то же решение, однако замечает лишь выгодные для себя факты ("теория изюма").

За узкими рамками признания обстоятельств места для эстоппеля почти нет. Например, не является противоречивым поведением следующая тактика. Заявление об отсутствии обстоятельства, а после того как процессуальный оппонент стал утверждать о наличии обстоятельства, согласие с ним и фиксирование признания.

<p><b>Абз. 1 § 288 ZPO</b></p> <p>Сторона освобождается от необходимости доказывания утверждаемых ею обстоятельств, если другая сторона признала эти обстоятельства в устном разбирательстве или для протокола – <b>настоящее признание.</b></p>	<p><b>Ст. 70 АПК</b></p> <p>3. Признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает другую сторону от необходимости доказывания таких обстоятельств.</p>
<p><b>Абз. 3 § 138 ZPO</b></p> <p>Обстоятельства, которые не были прямо оспорены, считаются установленными, если намерение их оспорить не вытекает из других заявлений стороны – <b>лишь фикция признания. Действительно связывает лишь в совокупности с § 282 и 296.</b></p>	<p><b>Ст. 70 АПК</b></p> <p>3.1. Обстоятельства, на которые ссылается сторона в обоснование своих требований или возражений, считаются признанными другой стороной, если они ею прямо не оспорены или несогласие с такими обстоятельствами не вытекает из иных доказательств, обосновывающих представленные возражения относительно существа заявленных требований.</p>
<p><b>§ 282, 296 ZPO (своевременность)</b></p> <p>Должен отозвать фикцию своевременно – оценочное понятие. Высшие суды: стороны должны раскрывать позицию сразу. Однако в рамках одного судебного заседания никогда не будет несвоевременным.</p>	