

Методика правового исследования дела

Ханс-Йоахим Шрамм *

15 декабря 2019 года

Обработка дела в процессе обучения служит подготовкой к решению дел на практике. В основном, можно различить точку зрения адвоката и точку зрения судьи. Первостепенное значение здесь имеет точка зрения судьи, поскольку даже адвокат должен предвидеть, как судья, предположительно, примет решение по делу, чтобы дать клиенту правильные рекомендации.

При рассмотрении дела судья должен следовать определенному методу. Этот метод преследует три основные цели:

- Необходимо проверить, соответствуют ли факты индивидуальным характеристикам правовой нормы. Только при выполнении этого условия из него вытекают конкретные правовые последствия. Это означает, что необходимость пересмотра отдельных фактов нормы на основе конкретных обстоятельств дела является требованием принципа законности.
- Дело должно быть рассмотрено со всех возможных правовых точек зрения, даже если они не привели к желаемому истцом успеху. Это соответствует деятельности судьи. Судья не обязан последовать правовой оценку делу сторонами. Правовая оценка - это единственная задача судьи.
- В фактах дела факты, имеющие отношение к разрешению дела, должны быть отделены от фактов, которые не имеют отношения к делу. Это вопрос процедурной экономии. Это пустая трата времени и ресурсов на обсуждение вопросов, не имеющих отношения к закону или судебному делу.
- На практике задача судьи состоит в том, чтобы установить факты, выяснить, что на самом деле произошло. На практике факты устанавливаются. То есть обстоятельства описанного случая не могут быть ни изменены, ни дополнены. Это, скорее, тот случай, который должен быть решен в том виде, в каком он был описан.

* Профессор д-р Ханс-Йоахим Шрамм, Ostinstitut/Wismar при университете г. Висмара, ФРГ.

В основе метода решения дела лежат следующие принципы:

- Судья может удовлетворить ходатайство истца только в том случае, если у истца есть правовые основания для получения от ответчика требуемого.
- Юридическая норма в основном структурирована в соответствии со структурой "если... тогда". Это означает, что правовые последствия имеют место ("тогда"), "если" приводятся фактические условия.
- Фактические условия применения норм должны быть определены и проверены на основании фактов, если таковые имеются.
- Следует проводить различие между юридическими вопросами и фактуальными вопросами. Правовые вопросы в первую очередь касаются того, как следует понимать тот или иной нормативный акт в конкретном случае. Толкование норм является задачей судьи. Отдельно от этого стоит вопрос о том, что на самом деле произошло (обстоятельства дела). Их описывать и доказывать ответственность за это несут стороны, по крайней мере в рамках гражданского судопроизводства.
- При этом каждая сторона должна доказать благоприятные для нее факты. Из этого вытекает необходимость проведения различия между правами одной стороны

например, требование истца об уплате покупной цены на основании договора купли-продажи. Если ответчик отрицает заключение договора купли-продажи, истец должен доказать это.

и противоположные права другой стороны

истец не обязан доказывать, что товар на момент поставки не имел дефектов, но ответчик должен доказать, что товар был дефектным.

- Основным результатом расследования является текст. Если речь идет о проекте судебного решения, то текст следует формальным требованиям судебного решения. Однако здесь этого от вас не ожидается. Ваша задача - написать "экспертное заключение".
- Целью экспертного заключения является обоснование решения правовой проблемы. Обоснование юридического решения является центральным элементом. Оно должно убедить проигравшую сторону принять решение, не допустить отмены решения вышестоящей инстанцией и защитить судью от обвинений в коррупции.

➤ Заключение может быть написан двумя различными способами. Если вы знаете результат в начале, вы можете сформулировать его:

Истец (сторона А) имеет право на в соответствии со статьей хуз. Условия предъявления требования являются И наоборот, ответчик (сторона В) не может полагаться на то, что....

Если, с другой стороны, результат еще не был установлен в начале рассмотрения, то целесообразно сформулировать его более осторожно.

Истец может иметь право на в соответствии со статьей хуз. Это предполагает, что.... С другой стороны, ответчик может иметь прав отказывать от требования из qvw. За это...

Юридические заключения в этом отношении строго формализованы. Речь идет не о составлении блестящих риторических текстов, а о транспарентности причин принятия решения, с тем чтобы сделать его верифицируемым таким образом.

Подробно процедуру можно разделить на следующие этапы. Это психологические шаги, которые служат для подготовки письменного заключения.

Шаг 1: Чего хотят истец или стороны?

Во-первых, необходимо определить заинтересованность сторон. В ситуации судебного процесса стороны обращаются в суд с конкретным заявлением. Это означает, что они ищут государственной защиты своих прав. Задача судьи состоит в том, чтобы проверить, обладают ли стороны заявленными правами.

Только на основании конкретного заявления судья может проверить, имеет ли истец право на заявленное право. Это также объясняет значение понятия "признание права" по смыслу ст. 12 УК РФ. Судья подтверждает, что истец имеет право на заявленное им право.

По соображениям процессуальной экономии, единственное, что имеет значение, это то, чего хочет истец в конечном счете. Если на пути к цели потребуются промежуточные шаги, например, заключение договора, чтобы объяснить, что он не является эффективным, то эти вопросы должны решаться "на пути" (кстати, в таком случае) судом наравне с другими.

С другой стороны, с точки зрения адвоката, задача состоит в том, чтобы сначала объяснить клиенту, на какие права он может претендовать.

В принципе, претензии могут иметь следующие цели:

1. действовать или воздерживаться от действий, ср. ст. 307 ГК РФ.

2. выплата денег

3. заявление о волеизъявлении, ср. ст. 165 (2) КТС РФ.

На данном этапе мы видим связь между "требованием" и законом об обязательном исполнении судебных решений и других титулов. Задача суда состоит в том, чтобы определить, имеет ли истец право на предъявленный иск.

Если суд подтверждает наличие у истца права, приведение в исполнение осуществляется с помощью мер государственного принуждения, см. ст. 308.3, 398 ч. 1 ГК РФ.

Это показывает принцип "pacta sunt servanda", см. также ст. 310 ГК РФ.

Шаг 2: Какие правовые нормы существуют, с помощью которых истец (истец) может достичь своей цели?

В немецком праве этот шаг называется поиском оснований для иска („Anspruchsgrundlage“). Обоснование претензии имеет первостепенное значение, так как судья, исходя из принципа законности, может присудить истцу только то, что он хочет, если для этого есть правовые основания.

Поиск оснований пункта формулы легче проводить, если учитывать, что количество возможных оснований для пункта формулы ограничено и они находятся в определенной связи друг с другом. Источником претензий может быть только договор и закон. Это должно быть изучено один за другим.

2.1 Существуют ли договорные отношения между сторонами?

Если между сторонами существуют договорные отношения, то права, вытекающие из договора, должны быть изучены. Могут рассматриваться требования по исполнению договорных обязательств (первичные требования)

например, претензии по доставке товара, оплате денег и т.д.

и претензии за нарушение договорных обязательств (вторичные претензии)

например, ремонт дефектного изделия, замена поврежденного изделия.

2.1.1 Первичные требования

а. Требования к исполнению по договору первоначально предъявляются при условии, что они возникли эффективно. Для этого необходимо, чтобы

- тип договора покрывает иск истца.

например, если работник требует отпускные, необходимо проверить, является ли это трудовым договором, а не договором о самозанятости.

- договор вступил в силу:

В этом случае необходимо проверить, есть ли предложение, которое было принято другой стороной. Если заключение договора очевидно, достаточно одного предложения. Если это проблематично, необходимо проводить различие между предложением и акцептом.

Что касается общих условий договора, то помимо этого необходимо проверить, были ли они эффективно включены в контракт.

- нет оснований для недействительности договора.

Причины недействительности договора могут быть, в частности, следующими:

- нарушение положений закона, ст. 168, 169 ГК РФ

- нарушение формальных требований, ст. 162 ГК РФ след

- оспаривание заявлений о намерениях, если есть основания для такого оспаривания, ст. 178б 179 ГК РФ

- отсутствие полномочий на представительство, ст. 173.1, 174 ГК РФ

b. Утверждения также предполагают, что они не погибли. Претензии могут быть утеряны по разным причинам.

- Срок давности, статья 119 (2) ГК РФ

Уведомление об особых сроках исковой давности: п. 2 ст. 477 ГК РФ

- Соблюдение, ст. 408 ГК РФ

- Взаимозачет, ст. 410 ГК РФ

- Невозможность, ст. 416 ГК РФ

- в случае заключения взаимного договора, утрата одной из сторон обязательства приводит к утрате обязательства другой стороной, ст. 328 ГК РФ.

2.1.2 Вторичные требования

В дополнение к первичному пункту формулы, могут также рассматриваться вторичные пункты формулы. Они либо заменяют первоначальный первичный пункт формулы, либо находятся рядом с ним.

а. Общие права в случае нарушения договорных обязательств

Вторичные иски в принципе могут быть направлены на достижение двух различных целей

➤ Возмещения ущерба

➤ Расторжение договора

а.а. Возмещения ущерба

а.а.а. Основания для требования о возмещении ущерба

Общее основание может быть найдено в ст. 393 ГК РФ в совокупности со ст. 401 (1) ГК РФ.

Основу особой ответственности предпринимательских должников можно найти в ст. 393 ГК РФ в совокупности со ст. 401 (3) ГК РФ.

Особая договорная гарантийная ответственность предусмотрена ст. 406.1 ГК РФ, но ср. ст. 368 ГК РФ.

б.б.б. Особенности в связи с требованием о возмещении ущерба

В случае предъявления иска о возмещении ущерба необходимо задать вопрос,

Во-первых, в каком соотношении требование о возмещении ущерба и требование о выполнении (первичное требование)?

Если требование о возмещении ущерба в связи с ненадлежащим исполнением договора остается в силе, то возникает требование о возмещении убытков в связи с ненадлежащим исполнением договора, ст. 393 ГК РФ.

Типичным примером является задержка исполнения, ст. 405 ГК РФ.

Если требование о выполнении должно быть заменено требованием о возмещении ущерба, то предъявляется требование о возмещении убытков за неисполнение, ст. 393 ГК РФ.

Типичным примером требования о возмещении убытков за неисполнение является требование о возмещении дополнительных расходов, понесенных в связи с тем, что истец закупил товар у другого поставщика, ст. 393.1 ГК РФ (см. ст. 79 КМКПТ).

Во-вторых, на компенсацию за неисполнение распространяются особые дополнительные условия?

Даже если это четко прописано в законе только в ст. 393.1 ГК РФ, требование о возмещении убытков за неисполнение существует только в том случае, если существует уверенность, что основная обязанность исполнителя истекла.

В-третьих: Как определяется размер ущерба?

Размер возмещаемого ущерба определяется ст. 15 УК РФ. Применяется правило, согласно которому в случае договорных претензий потерпевшая сторона обязана установить ситуацию, которая существовала бы, если бы должник надлежащим образом исполнил, т.е. выполнил договор. Это дает основание требовать компенсации за упущенную выгоду.

В-четвертых, какова взаимосвязь между требованием о выплате неустойки и требованием о возмещении ущерба?

В принципе, это зависит от воли сторон. Как видно из ст. 394 ГК РФ, законодатель исходит из того, что "договорная неустойка" представляет собой согласованную оценку сторонами будущих убытков в смысле "заранее оцененных убытков" (liquidated damages).

Из этого следует, что уменьшение размера неустойки в соответствии со ст. 333 УК РФ возможно, если согласованная неустойка больше не пропорциональна возможному ущербу вследствие нарушения договора.

Таким образом, ст. 395 ГК РФ может быть истолкована как юридическое определение минимальной суммы требования о возмещении убытков в связи с несвоевременным исполнением денежного обязательства. Соответственно, не исключается и утверждение о более высоком ущербе.

b.b. Расторжение договора

Предпосылки для расторжения договора в соответствии с российским законодательством изложены в части 2 статьи 450 ГК РФ. Предпосылкой является "существенное нарушение договора". Этот критерий вытекает из пунктов 2 статьи 23, 46 и 49 КМКПТ.

Здесь важно, чтобы кредитор мог заявить о расторжении договора в соответствии с ст. 405 (2) ГК РФ, если исполнение больше не представляет интереса для кредитора.

Комментарии

1) Следует проводить различие между отказом от договора, который будет действовать только в будущем, и отказом от договора, который будет действовать и в прошлом. Соответственно, законодательство Германии проводит различие между терминами "Rücktritt" и "Kündigung".

2) Порядок объявления о расторжении договора в России регулируется ст. 450.1 ГК РФ. Как и в немецком законодательстве, заявление об расторжении также необходимо.

3) Правовые последствия расторжения договора вытекают из ст. 453 УК РФ. Верховный суд справедливо постановил, что вопреки пункту 4, стороны имеют право требовать возврата выполненного. В противном случае принцип эквивалентности был бы нарушен.

в.в. Положения Особенной части Гражданского кодекса Российской Федерации

Вторая часть Гражданского кодекса регулирует особые виды договоров. Из систематики закона следует, что положения специальной части являются дополнениями к общей части. Иными словами, они содержат конкретные положения, касающиеся

- соответствующим обязательствам сторон,

- особые условия в случае нарушения обязательств, вытекающих из данного вида договора,

- Отклонения и дополнения от общих предписаний.

Эти правила должны быть рассмотрены в приоритетном порядке. Кроме того, применяются, однако, положения первой книги Гражданского кодекса.

1. Договор купли-продажи

Права покупателя при поставке дефектного товара: ст. 475 ГК РФ

Контрправа продавца: ст. 474, 477, 483 ГК РФ.

2. Договор розничной продажи

Права покупателя:

Право отзыва в случае дистанционной покупки, п. 3 ст. 497 ГК РФ

Обмен валюты справа, ст. 502 ГК РФ

Права на дефектный товар ст. 503 ГК РФ

3. Договор поставки

Права покупателя в случае неисполнения: ст. 520 ГК РФ ГК РФ ГК РФ ГК РФ РФ

Права покупателя при поставке дефектного товара: ст. 523 ГК РФ

Замена расходов на замену, ст. 524 ГК РФ.

4. Договор энергоснабжения

Право Заказчика на расторжение договора: ст. 546 ГК РФ

5. Приобретение недвижимого имущества

Форма договора купли-продажи, ст. 550 ГК РФ,

Объект договора купли-продажи, ст. 552 ГК РФ

Регистрация права собственности и действия договора купли-продажи в отношении третьих лиц,
ст. 551, 558 ГК РФ Исключение из ст. 309.1 (3) ГК РФ

6. Договор купли-продажи компании

Объект договора купли-продажи ("сделка с активами", "сделка с акциями") Статья 559 ГК РФ.

Необходимость инвентаризации, ст. 561 ГК РФ

Форма договора Ст. 560 ГК РФ

Права покупателя в случае ошибочного ведения бизнеса, ст. 565 ГК РФ

7. Договор аренды

Ответственность арендодателя за недостатки, ст. 612 ГК РФ

Право расторжения договора: ст. 619 ГК РФ

8. Лизинг

Ответственность продавца, ст. 670 ГК РФ

9. Договор на выполнение работ и оказание услуг

Ответственность контрагента, ст. 723 ГК РФ

По мере выполнения фактических условий, эти основания для претензий должны быть рассмотрены в приоритетном порядке.

2.2 Обоснования иска на базе законодательства

При отсутствии договорных отношений между сторонами требования, вытекающие из закона, подлежат рассмотрению.

2.2.1 Претензии в случае недействительности договора

Иск о реституции Статья 167 (2) ГК РФ плюс статья 431.1 ГК РФ

2.2.2 Требования, вытекающие из преддоговорных отношений

a. Претензии в связи с неправильными декларациями

Ст. 431.2 ГК РФ

b. Претензии в связи с прекращением переговоров по контракту

Ст. 434 (1) 2 ГК РФ 2 ГК РФ

2.2.3 Требования, вытекающие из права собственности

Ст. 301, 304 ГК РФ

2.2.4 Претензии, вытекающие из действий в интересах третьего лица

Статья 984 ГК РФ

2.2.5 Требования, возникающие в связи с неправомерным обогащением

Статья 1102 ГК РФ

2.2.6 Жалобы, вытекающие из деликта

Статья 1064 ГК РФ

Примечание: в юридическом заключении должны быть рассмотрены все возможные основания претензий, даже если в результате они не вступают в законную силу.

Шаг 3: Соответствуют ли фактические предпосылки норма, подлежащего экспертизе, фактическим предпосылкам?

1. выявление признаков преступления

Что касается стандарта, обосновывающего иск, то следующим шагом является определение составных элементов правонарушения.

Если, например, речь идет о оправдательной жалобе, то результатом являются следующие составные элементы правонарушения по ст. 301 ГК РФ

- *Имущество истца*

- *особенность*

- *в распоряжении обвиняемого.*

- *без всякой юридической причины*

Правовым последствием иска о возмещении ущерба является требование о реституции истцу.

2. включение фактов в состав обоснования иска в соответствии с его составными элементами

После установления фактов, следующим шагом является проверка соответствия описанных в них реальных событий требованиям норма.

Для этого каждый отдельный составной элемент должен быть рассмотрен отдельно.

Как правило, правовые последствия возникают только в том случае, если все факты в совокупности выполнены. Если даже один из них не будет выполнен, иск должен быть отклонен.

Шаг 4: Проблема толкования

Законы обязательно формулируются абстрактно. Таким образом, законодатель пытается решить большое количество сопоставимых дел аналогичным образом. Однако законодатель не может предусмотреть все возможные случаи. В связи с этим возникают вопросы относительно того, подпадает ли та или иная ситуация под действие того или иного положения или нет.

Примеры

- *Истец требует, чтобы собака была сдана. Является ли собака „вещь“ по смыслу ст. 301 ГК?*

- Покупатель автомобиля приобрел автомобиль, который превратился в аварию, но был полностью отремонтирован, так что ни его внешний вид, ни манера вождения не дают понять, что это автомобиль, попавший в аварию. Является ли автомобиль „некачественным“ по смыслу ст. 469?

На эти вопросы необходимо ответить толкованием закона. Используются различные методы.

Отправной точкой для толкования является формулировка норма.

Это также зависит от того, чего законодатель хотел достичь для достижения цели в то время, когда он выпустил норма. Эта информация должна быть почерпнута из материалов, обсуждавшихся в парламенте в связи с разработкой законопроекта. В этом контексте можно также сослаться на международные источники, если тот или иной стандарт берет свое начало в международных моделях (например, понятие "существенного" нарушения обязательств в законодательстве о купле-продаже на основе статьи 27 КМКПТ).

Систематический контекст также важен для понимания стандарта. Таким образом, в ст. 459 ГК РФ слово "риск" не разъясняется. Статья 328 ГК РФ, однако, предусматривает понятие взаимного исполнения. Однако это означает, что сторона должна выполнять свои обязательства только в том случае, если договаривающаяся сторона также делает это. Это означает, что в случае невозможности в соответствии со ст. 416 КТ РФ другая сторона также не обязана выполнять свои обязательства. В дополнение к этому общему правилу, положение о подверженности риску является исключением, в котором сохраняется обязательство по уплате покупной цены, даже если покупатель ничего не получает.

Однако наиболее важным критерием для интерпретации стандарта является его назначение. Например, в части 1 статьи 433 КТ РФ сомнительно, что имеется в виду под термином "получение" заявления о принятии. Это может быть момент возможности познания, но может быть и момент фактического познания. Здесь цель нормы - внести ясность, воспользоваться моментом возможности познания.

Шаг 5: Может ли ответчик (должник) ссылаться на встречные требования?

Закон предусматривает встречные требования в различных местах в пользу должника, на которые должник может ссылаться.

Должник может, например, заявить следующее против требования о выполнении обязательства

- *Договор недействителен, например, в связи с нарушением формальных предписаний.*
- *ответственность погашена, ст. 407 ГК РФ, ст. 407 ГК РФ*

➤ *Право не ограничено по времени, ст. 199 ГК РФ.*

В случае предъявления требования о возмещении ущерба должник может ссылаться, например

➤ *он не виноват в нарушении обязательств, ст. 401 ГК РФ.*

➤ *кредитор несет солидарную ответственность, п. (1) ст. 404 ГК РФ*

➤ *По договору он исключил свою ответственность, ст. 400 (2), 401 (4) ГК РФ.*

В отношении претензии, связанной с дефектным качеством товара, должник может, например, ссылаться на то, что

➤ *покупателю было известно о наличии дефекта, пп. 3 ст. 483 ГК РФ*

➤ *покупатель должен был осмотреть товар и сообщить о дефекте, пп. 1 ст. 483, 2 ГК РФ*

➤ *истек срок исковой давности, предусмотренный частью 2 статьи 477 ГК РФ.*

Разделение исков и встречных требований имеет важное значение, поскольку позволяет четко определить, какая сторона должна доказать какие факты.

Однако на данном этапе следует регулярно рассматривать вопрос о том, действует ли вообще соответствующая договорная оговорка. Недействительность оговорки может быть обусловлена тем, что она отклоняется от правового регулирования. Однако нарушение какого-либо законодательного положения влечет за собой недействительность только в том случае, если оно является обязательным законодательным положением („императивным“).

Обязательно-правовое право исходит из принципа свободы заключения договоров. Из этого следует, что нормы договорного права в основном носят диспозитивный характер. Нормы обязательным только в том случае, если их целью является защита определенных групп лиц (несовершеннолетних, работников, потребителей).

Шаг 6: Проблема конкурирующих требований

Как уже упоминалось, факты дела должны рассматриваться "полностью" с точки зрения возможных оснований для претензии. Это означает, что должны быть изучены все возможные основания для предъявления претензий. Это, в свою очередь, может привести к тому, что одно основание для предъявления иска будет установлено, а другое нет. В этой ситуации должна быть установлена взаимосвязь между этими двумя основаниями претензии. Наиболее важным правилом является применение более конкретного правила перед более общим.

Пример: было сомнительно, сможет ли покупатель, купивший дефектный товар, оспорить контракт из-за заблуждения. В этом случае преимущественную силу имеют положения Закона о купле-продаже, в частности специальное положение об ограничении в части 2 статьи 477 ГК РФ.

©Ostinstitut Wismar, 2019
Alle Rechte vorbehalten
Der Beitrag gibt die Auffassung des Autors wieder

Redaktion:
Prof. Dr. Otto Luchterhandt,
Dimitri Olejnik,
Dr. Hans-Joachim Schramm
Prof. Dr. Andreas Steininger

Ostinstitut Wismar
Philipp-Müller-Straße 14
23966 Wismar
Tel +49 3841 753 75 17
Fax +49 3841 753 71 31
office@ostinstitut.de
www.ostinstitut.de

ISSN: 2366-2751