

Виды примирительных процедур

1. Переговоры

Это примирительная процедура, посредством которой стороны урегулируют возникшие разногласия непосредственно или при содействии своих доверенных лиц без привлечения независимой третьей стороны.

Переговоры – одно из наиболее простых, распространенных, эффективных и доступных средств урегулирования конфликтов, в том числе в сфере экономики, т.к. переговоры не влекут дополнительных расходов, для их проведения не требуется какое-либо официальное разрешение, они не представляют риска для сторон и направлены на конструктивное обсуждение проблемы.

Переговоры очень распространены в среде предпринимателей, поскольку они позволяют найти оптимальный выход из сложившейся конфликтной ситуации и сохранить при этом долговременные партнерские отношения. Переговоры часто заканчиваются принятием согласованного решения о дальнейшем поведении спорящих сторон.

Переговоры могут происходить непосредственно между участниками, вовлеченными в проблему, или между представляющими их интересы юристами. В переговорном процессе очень важна роль юристов, представляющих интересы сторон. Юристам легче понять друг друга и достичь соглашения по вопросам, представляющим интерес для них. Адвокат является посредником, но не беспристрастным, а заинтересованным, поскольку он стремится к достижению благоприятного только для его клиента результата. Целесообразно, чтобы адвокаты, представляя интересы клиентов, стремились примирить их противоречивые интересы. Для того, чтобы переговоры были эффективными, необходимо владение искусством ведения переговоров.

В ходе переговоров стороны могут договориться об определенных решениях, взаимных уступках, которые могут быть облечены в форму гражданско-правовой сделки или мирового соглашения, утвержденного судом.

Переговоры могут происходить как до, так и после возбуждения дела в суде. Однако чем раньше начнутся переговоры, чем быстрее конфликт будет урегулирован, тем больше преимуществ получают стороны.

Переговоры могут проходить в устной и в письменной формах.

Особой разновидностью переговоров в письменной форме является претензионный порядок урегулирования конфликтов. Суть этого порядка заключается в том, что одна сторона, не довольная нарушением договора другой стороной, пишет ей письменную претензию. Другая сторона должна рассмотреть эту претензию и ответить на нее. Различают два вида претензионного порядка урегулирования споров: обязательный и добровольный. К добровольному претензионному порядку урегулирования споров стороны прибегают по своей воле при отсутствии закона, который бы обязывал их к этому. Обязательный претензионный порядок состоит в том, что суд не рассматривает заявление до тех пор, пока стороны не соблюли этот порядок.

В Российской Федерации претензионный порядок урегулирования споров является обязательным только в двух случаях: если он предусмотрен законом или если стороны сами договорились о предварительном урегулировании возникших разногласий по договору.

Закон предусматривает обязательность претензионной стадии урегулирования споров для некоторой категории споров. Например, согласно п. 2 ст. 452 Гражданского кодекса РФ истец обязан до обращения в суд с исковым заявлением об изменении или расторжении договора направить ответчику предложение об изменении или расторжении договора, оформленное в письменном виде. Обязательный досудебный порядок урегулирования спора предусмотрен при понуждении стороны к заключению договора

(ст. 445 Гражданского кодекса РФ). Досудебный порядок урегулирования спора предусмотрен п. 1 ст. 797 Гражданского кодекса РФ и ст. 120 Устава железнодорожного транспорта РФ, согласно которым до предъявления к перевозчику иска, связанного с осуществлением перевозки груза, к перевозчику должна быть предъявлена претензия. Существуют и некоторые другие случаи, когда законом предусмотрен обязательный досудебный порядок урегулирования спора. Однако в качестве общего правила установлена добровольность претензионного досудебного порядка урегулирования споров. По большинству правоотношений любое лицо вправе обратиться непосредственно в суд, не предпринимая абсолютно никаких мер по самостоятельному разрешению конфликта. Суд обязан рассмотреть такой экономический спор и вынести по нему решение без учета того обстоятельства, что стороны могли решить этот спор самостоятельно, без обращения в арбитражный суд. Возникает вопрос, насколько такое положение обоснованно особенно в условиях постоянного роста количества споров в судах.

Претензионный порядок урегулирования экономических конфликтов направлен на примирение сторон в досудебной стадии. Этот порядок призван освободить судебные органы от гражданско-правовых споров, которые стороны могут решить самостоятельно. Практика показывает, что нередко конфликтные ситуации в экономической сфере устраняются сторонами самостоятельно, без вмешательства судебных органов, через претензионный порядок.

Обязательный досудебный претензионный порядок урегулирования споров, равно как и другие примирительные процедуры, вполне согласуются со ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод и Конституцией РФ, поскольку они не исключают возможность судебной защиты. Примирительные процедуры неверно рассматривать как препятствие к осуществлению правосудия даже и в тех случаях, когда они осуществляются по предписанию суда. Примирительные процедуры не являются преградой, а, наоборот, это шаг к разрешению спора и выполнению целей и задач, которые ставит перед собой правосудие. Следовательно, доступ к правосудию сохраняется в данном случае в полной мере.

Очень важно, чтобы спор между сторонами разрешался еще в досудебной стадии при помощи переговоров.

Переговоры не всегда приводят к положительному результату. В ряде случаев стороны утрачивают способность к достижению компромисса и обращаются для разрешения спора в судебные органы. Хотя во многих случаях полезной оказалась бы помощь нейтрального посредника. Однако все равно переговоры – самый распространенный, перспективный и наиболее предпочтительный инструмент разрешения споров с позиций интересов.

2. Посредничество

Это примирительная процедура, которая представляет собой способ урегулирования возникших разногласий при содействии независимого лица (посредника). Сущность посредничества заключается в переговорах между сторонами при участии нейтрального лица, которое оказывает помощь в достижении соглашения между участниками конфликта.

Достоинствами посредничества в сравнении с другими примирительными процедурами являются:

- конфиденциальность;
- оперативность;
- возможность использования до обращения в суд и в ходе производства по делу;
- возможность использования к любым участникам и любому спору;
- не представляет никакого риска для сторон;
- неформальная обстановка переговоров;
- возможность выбора кандидатуры посредника;
- возможность сторонам самим управлять и владеть процессом переговоров;

- отсутствие императивности, принудительности;
- нацеленность на удовлетворение интересов каждой из сторон;
- возможность в любой момент остановить переговорный процесс;
- широкий спектр возможных результатов;
- компетентность посредника;
- невысокие затраты;
- высокая результативность.

К числу недостатков посредничества относятся следующие:

- посредничество не всегда приводит к разрешению спора;
- откровенность стороны может обернуться против этой стороны;
- необходимость присутствия стороны во время переговоров.

Можно выделить следующие стадии посредничества.

1. Встреча независимого посредника с каждой из сторон, целью которой является ознакомление с информацией по спору. При этом присутствуют обе стороны и независимый посредник. Каждая сторона излагает свои аргументы, правовую базу и т.д.
2. Отдельные встречи посредника с каждой из сторон в целях уточнения информации, посредник дает разъяснения о возможности достижения соглашения.

Одной из самых эффективных сфер применения посредничества является предпринимательская сфера, область экономических отношений. Посредничество помогает восстанавливать и поддерживать деловые отношения между сторонами, восстанавливать нарушенное договорное равновесие.

Нормы, регламентирующие институт посредничества, к сожалению, не нашли отражение в действующем АПК. Хотя сегодня уже очевидно, что институт посредничества должен быть детально разработан на уровне закона.

За последние годы интерес к развитию посреднической деятельности в России сильно возрос. В юридической литературе появляется множество публикаций по вопросам посредничества. Изучается зарубежный опыт посреднической деятельности. Создаются и функционируют различные организации, занимающиеся посреднической деятельностью. Однако переговоры конфликтующих сторон с участием посредника ведутся в отсутствие нормативно-правовых актов, определяющих правовой статус посредников и вне судебного контроля.

Кто же может выступать в качестве посредника? Действующее законодательство не содержит каких-либо ограничений и требований в этом вопросе.

Необходимо учитывать, что посреднику в ходе его работы может быть сообщена определенная информация конфиденциального характера (коммерческая, служебная тайна, сведения личного характера и т.д.), поэтому осуществлять посредническую деятельность не должны случайные люди.

Примирить стороны, найти в конфликте «золотую середину», приемлемую для всех – очень сложное дело. Поэтому к посреднику рекомендуется предъявлять повышенные требования. Посредник должен иметь не только хорошее образование, желательно юридическое, но и солидный стаж работы, богатый жизненный опыт, авторитет, он должен обладать хорошими человеческими качествами, чувствовать суть конфликта, причину конфликта, предложить приемлемые варианты его разрешения.

Несомненно, введение в российское законодательство института посредничества (медиации) является правильным и нужным шагом, отвечающим духу современности.

3. Третейское разбирательство

В соответствии с Федеральным законом «О третейских судах в Российской Федерации» третейский суд – это постоянно действующий третейский суд или третейский суд, образованный сторонами для решения конкретного спора.

Третейский суд можно также определить как негосударственный орган, созданный по соглашению сторон для разрешения гражданско-правового спора, решение которого является окончательным и подлежит обязательному исполнению.

Необходимым условием третейского разбирательства является третейское соглашение, т.е. соглашение сторон о передаче спора на разрешение третейского суда.

По сравнению с судебным разбирательством в государственных судах третейское разбирательство имеет существенные преимущества.

Во-первых, третейский суд – это негосударственный орган. Подведомственность споров такому суду исключительно добровольная, основанная на соглашении сторон. Такой способ разрешения споров применяется только на основе взаимного соглашения спорящих сторон и осуществляется избранными ими лицами.

Во-вторых, несомненным достоинством третейского разбирательства является его диспозитивный характер. Спор может быть передан на разрешение третейского суда только с согласия обеих сторон, стороны спора сами решают, какой третейский суд будет разрешать их спор, сами назначают арбитров, могут сами определить правила третейского разбирательства.

В-третьих, решения третейского суда обладают определенной стабильностью. Решение третейского суда является окончательным и не может быть пересмотрено в порядке, установленном процессуальным законодательством (апелляционное, кассационное, надзорное производство).

Однако решение третейского суда может быть отменено в случаях, когда это предусмотрено международным договором Российской Федерации и федеральным законом о международном коммерческом арбитраже. В соответствии с частью 3 статьи 233 АПК РФ арбитражный суд отменяет решение третейского суда, если установит, что спор, рассмотренный третейским судом, не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом или решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права.

В-четвертых, процедура третейского разбирательства проста и не регламентирована многочисленными процессуальными правилами, что обеспечивает относительную быстроту рассмотрения спора.

В-пятых, в отличие от государственного суда рассмотрение споров в третейском суде происходит в закрытых заседаниях. Так возможность предания огласке обстоятельств, которые стороны считают нужным сохранить в тайне, сведена к минимуму.

Согласно части 4 статьи 3 Федерального закона от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации" организация - юридическое лицо, образовавшая постоянно действующий третейский суд, направляет в компетентный суд, осуществляющий судебную власть на той территории, где расположен постоянно действующий третейский суд, копии документов, свидетельствующих об образовании постоянно действующего третейского суда.