

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«САМАРСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ ИМЕНИ АКАДЕМИКА С.П. КОРОЛЕВА»
(САМАРСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ)

В.В. КОТЛЯРОВА

АЛЬТЕРНАТИВНЫЕ СПОСОБЫ УРЕГУЛИРОВАНИЯ И РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ В РОССИИ

Под редакцией доктора юридических наук А.В. Юдина

Рекомендовано редакционно-издательским советом федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Самарский национальный исследовательский университет имени академика С.П. Королева» в качестве учебного пособия для обучающихся по основной образовательной программе высшего образования по направлению подготовки 40.03.01 Юриспруденция

САМАРА
Издательство Самарского университета
2021

УДК 347(075)

ББК 67.408я7

К734

Рецензенты: д-р юрид. наук С. П. Б о р т н и к о в,
д-р юрид. наук, проф. Ю. В. О с п е н н и к о в

Котлярова, Вера Викторовна

К734 **Альтернативные способы урегулирования и разрешения споров в России:** учебное пособие / *В.В. Котлярова*; под редакцией доктора юридических наук А.В. Юдина. – Самара: Издательство Самарского университета, 2021. – 104 с.

ISBN 978-5-7883-1592-8

Учебное пособие посвящено исследованию альтернативных способов урегулирования и разрешения споров, применяемых в России. Содержит анализ теоретических и законодательных положений, планы практических занятий с задачами, примерную тематику рефератов, докладов, а также вопросы для подготовки к промежуточной аттестации.

Предназначено для лиц, изучающих курсы «Гражданский процесс», «Арбитражный процесс» и «Альтернативное разрешение споров» на отделении бакалавриата по направлению подготовки 40.03.01 Юриспруденция.

Подготовлено на кафедре гражданского процессуального и предпринимательского права.

УДК 347(075)

ББК 67.408я7

ISBN 978-5-7883-1592-8

© Самарский университет, 2021

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	4
Раздел 1. Теоретическая часть	6
§1. Юридический конфликт: понятие и особенности	6
§2. Понятие и виды альтернативных способов урегулирования и разрешения споров	12
§3. Переговоры сторон как альтернативный способ урегулирования конфликтов	19
§4. Медиация как альтернативный способ урегулирования споров	25
§5. Третейское разбирательство гражданских дел	38
§6. Досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров	58
Раздел 2. Планы практических занятий	63
Примерная тематика докладов, рефератов	94
Вопросы для подготовки к промежуточной аттестации	96
Список рекомендуемой литературы	98

ВВЕДЕНИЕ

На протяжении последних десятилетий в России эволюционируют и внедряются различные процедуры урегулирования споров, альтернативные государственному судопроизводству, поскольку мирное разрешение проблемной ситуации признается наиболее оптимальным способом. Как гласит пословица: «Худой мир лучше доброй ссоры». Хотя и напряженные, но все же мирные отношения предпочтительнее конфликта, к которому могут привести судебные тяжбы. Стремление к урегулированию спора мирным путем являются тенденцией общеправового развития во всем мире.

Концептуальная идея альтернативного подхода к урегулированию и разрешению споров продиктована необходимостью разгрузки судов, повышения эффективности работы судебной системы, сокращения финансовых и организационных расходов, ориентирования на повышение уровня культуры деловых отношений. Внедряемые негосударственные способы урегулирования и разрешения правовых конфликтов требуют глубокого осмысления не только юристами, но и обществом в целом.

В рамках курса исследуются различные альтернативные способы урегулирования и разрешения споров, изучение которых представляется актуальным в условиях проводимых государством реформ. Дальнейшее развитие процедур урегулирования и разрешения споров, помимо государственного судопроизводства, и принятие их обществом в перспективе могло бы качественным образом повлиять на мировоззрение социума и изменить представление о способах и формах защиты субъективных прав, перераспределив на стремление к мирному урегулированию конфликтов.

В настоящее время нормотворцами осуществляется поэтапное формирование правовых основ в этой области. Несомненно, в

будущем грядут и новые изменения и дополнения законодательства, направленные на развитие и модернизацию альтернативных путей урегулирования и разрешения споров для их эффективного применения сторонами.

Настоящее пособие предназначено для лиц, изучающих курсы «Гражданский процесс», «Арбитражный процесс» и «Альтернативное разрешение споров» на отделении бакалавриата по направлению подготовки 40.03.01 Юриспруденция, а также будет интересным научным и практическим работникам в области права.

Раздел 1. ТЕОРЕТИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ

§1. ЮРИДИЧЕСКИЙ КОНФЛИКТ: ПОНЯТИЕ И ОСОБЕННОСТИ

Общество, являясь сложным социальным организмом, живет по определенным законам. Мы, будучи его субъектами, на протяжении жизни можем сталкиваться с конфликтами различного рода. Конфликтные процессы могут происходить вследствие образования новых социальных групп, партий, союзов, растущего неравенства и т.д.

В научной литературе нет общепризнанного понятия «конфликт» (лат. *conflictus* – столкновение), которое является одновременно объектом изучения многих дисциплин. Поскольку основным носителем конфликта выступает человек, прежде всего исследуем указанное понятие с психолого-социологических позиций.

Как правило, конфликт рассматривается через противоречие. Так, под конфликтом понимается столкновение, которое вызвано противоречием установок, целей и способов действия по отношению к конкретному предмету или ситуации¹. Также конфликт может трактоваться как столкновение противоположных позиций, которые люди пытаются разрешить с помощью убеждения или действий².

Основными чертами конфликта выступают наличие носителей конфликта, наличие противоречия (интересов, потребностей, целей), совершение носителями конфликта действий друг против друга, а также стратегия и тактика их поведения.

¹ Леонов Н.И. Конфликтология: общая и прикладная: учебник и практикум для вузов. М.: Юрайт, 2020. С. 61.

² Уткин Э.А. Конфликтология. Теория и практика. М.: Экмос, 2000. С. 352. Бунтовская Л.Л. Конфликтология: учебное пособие для вузов. М.: Юрайт, 2020. С. 26.

Ряд выдающихся западных социологов XIX–XX вв. (Г. Зиммель, М. Вебер, Л. Козер, Р. Дарендорф и др.) при изучении явления конфликта стали рассматривать его как необходимую предпосылку развития общества, «движущую силу социального изменения»³. Однозначно, что конфликт является явлением социальным, поскольку в нем участвуют субъекты, имеющие свои цели, потребности, интересы, мнение. В современной научной литературе под социальным конфликтом понимается как способ взаимодействия социальных субъектов при противоречии их интересов, потребностей, целей, так и сам процесс, заключающийся в противоборстве сторон и завершающийся определенными последствиями как для субъектов, так и для общества⁴.

Учеными выделяются, как правило, деструктивные и конструктивные функции конфликта. К первой группе относятся такие функции, как негативное воздействие на психическое состояние и эмоциональный фон участников, отрицательное влияние на результативность деятельности и развитие личности, формирование негативного «образа другого». Среди конструктивных можно выделить устранение существующих противоречий и ослабление психической напряженности, толчок к развитию межличностных отношений, положительное влияние на результативность деятельности личности, объективация источников разногласий и возможностей разрешения конфликтов.

Структура конфликта представляет собой совокупность объективно-субъективных элементов, взаимосвязанных между собой: объект и предмет конфликта, участники конфликта, социальная среда и условия, а также субъективное восприятие конфликта. Так,

³ Леонов Н.И. Конфликтология: общая и прикладная: учебник и практикум для вузов. М.: Юрайт, 2020. С. 62.

⁴ См. подробнее: Богданов Д.В. Соотношение категорий «социальный конфликт», «юридический конфликт», «правовой конфликт», «налоговый конфликт» // Финансовое право. 2012. № 3. С. 23–28.

объектом конфликта могут выступать ценности социального, материального или духовного характера ценности, обладать которыми желают участники конфликта. Предметом выступает противоречие, из-за которого возник конфликт. Участниками могут быть как отдельный индивид, так и двое лиц, социальная группа, организация, государство. Среди них даже можно выделить в зависимости от роли в конфликте инициатора, организатора, подстрекателя, пособника, посредника и других, т.е. могут быть прямые и косвенные участники. Немаловажную роль в развитии конфликта играют социальная среда и условия, в которых он происходит. Она может включать как ближнее, так и дальнее окружение конфликтующих субъектов. У участников конфликта создается собственное его восприятие, т.е. субъективный образ противоречия. Субъективными элементами конфликта могут быть цели и мотивы конфликтующих сторон, стратегия и тактика их поведения.

Динамика конфликта предполагает выделение стадий, когда он зарождается, возникает, развивается, завершается:

1) скрытая стадия (предконфликтные отношения, накопление неразрешенных проблем, напряженность в отношениях, постоянная конфронтация, обострение противоречий и т.д.);

2) открытый конфликт, который начинается с инцидента, т.е. внешнего события, приводящего в движение противоборствующие стороны;

3) разрешение конфликта;

4) постконфликтная стадия, ситуация, новое содержание отношений между участниками конфликта⁵.

Юридический конфликт является производным от социального. С возникновением права многие социальные конфликты трансфор-

⁵ См.: Бунтовская Л.Л. Конфликтология: учебное пособие для вузов. М.: Юрайт, 2020. С. 63–66; Чернова Г.Р. Конфликтология: учебное пособие для СПО. М.: Юрайт, 2020. С. 20.

мировались в юридические. Юридические конфликты выражаются в столкновении субъектов права по поводу применения, нарушения или толкования норм права.

В научной литературе юридический конфликт рассматривается учеными в узком и широком толковании. Так, в узком смысле юридический конфликт есть «противоборство субъектов права с противоречивыми правовыми интересами, возникшее в связи с применением, изменением, нарушением либо толкованием права», т.е. конфликт, «вплетенный» в правовые отношения, а в широком смысле – это «любой социальный конфликт, имеющий хотя бы один элемент, обладающий юридической характеристикой и который завершается юридическим способом»⁶. Профессор В.Н. Кудрявцев определял юридический конфликт как «любой конфликт, в котором спор так или иначе связан с правовыми отношениями сторон (их юридическими действиями или состояниями) и, следовательно, субъекты, либо мотивация их поведения, либо объект конфликта обладают правовыми признаками, а конфликт влечет юридические последствия»⁷. Рассматриваемое понятие глубоко изучается относительно молодой наукой юридической конфликтологией.

Ввиду того, что юридический конфликт представляет собой разновидность социального конфликта с различием в том, что первый происходит в сфере общественных отношений, урегулированных нормами права, то соответственно имеет структуру, состоящую из субъектов конфликта, объекта конфликта, субъективной и объективной сторон.

Понятие «участник конфликта» шире понятия «субъект конфликта». Так, участником конфликта может выступать любое ли-

⁶ Худойкина Т.В. Юридический конфликт: динамика, структура, разрешение: дис. ... канд. юрид. наук. Саранск, 1996. С. 25.

⁷ Юридический конфликт: сферы и механизмы // Юридическая конфликтология / отв. ред. В.Н. Кудрявцев. Ч. 2. М., 1995. С. 7.

цо, организация, которые прямо или косвенно участвует в конфликте, стороннее лицо, которое случайно оказалось в зоне конфликта (например, массовые беспорядки). Они могут иметь или не иметь собственного интереса, а также возможность влиять на динамику конфликта. Субъектом же конфликта выступает лицо, находящееся в непосредственном конфликтном противоборстве, обладающее своим интересом в конфликте и оказывающее влияние на его динамику. В юридическом конфликте должно быть как минимум две противоборствующие стороны (в то же время, их может быть три и более).

Объектом конфликта выступают общественные отношения, на основании которых и происходит столкновение интересов. От объекта следует отличать предмет конфликта, т.е. само противоречие, лежащее в основе конфликтных отношений.

Субъективную сторону конфликта представляет мотивация противоборствующих субъектов, т.е. внутренние факторы и состояния, приводящие стороны к противоречию. Собственно мотивационный процесс состоит из двух компонентов: возникновение мотива на основе какой-либо существующей потребности, установки, а также постановка цели и принятие решения по совершению конфликтного действия (волевой акт)⁸.

Объективная составляющая конфликта выражается во внешних действиях противоборствующих сторон, их поведении. При этом эти действия должны быть противоположно направленными и причиняющими определенный ущерб.

Под динамикой юридического конфликта понимают процесс его возникновения, развития, изменения и завершения. Упрощенно указанный процесс можно представить следующим образом:

⁸ Нагайцев В.В., Оболянский Г.В. Юридическая конфликтология: учебное пособие для вузов. М.: Юрайт, 2020. С. 28.

- 1) формирование мотивов сторон правового характера;
- 2) появление правовых отношений между субъектами;
- 3) развитие и изменение правовых отношений в связи с рассмотрением дела;
- 4) принятие акта, завершающего конфликт (судебное решение, решение комиссии по трудовым спорам и т.д.).

Так, наглядно проследить динамику юридического конфликта можно на примере семейно-правового конфликта: ссора супругов, которая привела к решению о разводе; подача искового заявления в суд о расторжении брака и разделе совместно нажитого имущества; рассмотрение дела судом, возможное уточнение исковых требований, предъявление встречного иска и т.д.; вынесение судебного решения. Однако на практике последовательность этапов может быть иной. При этом конфликт может быть завершён не только вынесением акта властным органом, но и иным способом. Завершение юридического конфликта может осуществиться следующими способами:

- 1) без вмешательства третьей стороны (примирение сторон, добровольный выход из конфликта одной из сторон, смерть физического лица или прекращение деятельности юридического лица и т.д.);
- 2) при вмешательстве третьей стороны (суд, комиссия по трудовым спорам, медиатор и т.д.).

В связи с этим конфликт может быть завершён в форме урегулирования или разрешения.

Таким образом, юридический конфликт произведен от социального, связан с правовыми отношениями сторон и влечёт юридические последствия. Для уяснения сущности юридического конфликта актуально исследование его структуры и динамики. Для существования юридического конфликта необходимо наличие четырёх взаимосвязанных элементов, и каждое противоборство

сторон в правом поле «переживает» определенные этапы, в совокупности называемые динамикой конфликта.

§2. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ АЛЬТЕРНАТИВНЫХ СПОСОБОВ УРЕГУЛИРОВАНИЯ И РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ

Из теории процессуального права известно, что правовой спор представляет собой разногласие между сторонами правоотношения по поводу предполагаемого нарушения или оспаривания субъективных прав одной из них. Существует несколько вариантов ликвидации спора: разрешение спора государственным судом, разрешение спора третейским судом (негосударственным судом), примирение сторон.

В целях защиты прав и законных интересов физические и юридические лица все чаще обращаются к государственному способу защиты, реализуемому посредством деятельности государственных судов. В условиях российской действительности ввиду высокого доверия общества суду он является приоритетным по сравнению с частноправовым способом защиты прав и мирным урегулированием возникших разногласий. При этом согласно статистическим данным количество обращений в судебные органы с каждым годом возрастает, что влечет увеличение судебной нагрузки. Надо признать, что это не лучшим образом сказывается на качестве судопроизводства, поскольку в условиях кадрового дефицита и возросшего объема дел судьям приходится в сжатые сроки рассматривать дела, и, как следствие, правосудие постепенно трансформируется в «конвейерное производство», когда «вместо защиты или восстановления нарушенных прав суды все чаще преследуют цель поскорее завершить процесс и изготовить реше-

ние по отработанному шаблону»⁹, что может оказать влияние на формирование негативной оценки деятельности судебных органов обществом на фоне усиления доверия к государству в целом¹⁰.

Поэтому в сложившейся ситуации для разгрузки судов, улучшения качества судебной защиты перед государством встала задача поиска, разработки и внедрения иных эффективных способов урегулирования споров. Результатом работы стало введение примирительных процедур, результативность проведения которых приведет к снижению судебной нагрузки, процессуальной экономии и сохранению деловых отношений между сторонами. В связи с этим в нашей стране поэтапно формируется нормативная база относительно примирительных процедур, опираясь на опыт зарубежных стран и учитывая условия «адаптации» указанных мер в современном российском обществе. В настоящее время можно констатировать поступательное развитие альтернативных государственному судопроизводству мер. Таким образом, в перспективе альтернативные процедуры урегулирования споров вполне могут иметь широкую практическую реализацию. В связи с этим внедрение различных негосударственных способов разрешения возникающих правовых конфликтов актуально в наши дни. При этом в мировой практике они уже получили широкое признание (США, Европа, Австралия и т.д.) В научной литературе отдельными авторами даже высказывались предложения о формировании новой отрасли права, называемой «правом альтернативного разрешения споров» или «частного процессуального права»¹¹.

⁹ АLEXINA М. Подсудная нагрузка. Эксперты ВШЭ зафиксировали серьезную переработку судей в России. URL:<https://www.rbc.ru/NewsPaper/2018/04/18/5ad094389a79472df75fa052>

¹⁰ ПРИМАК Т.К., ЯНЧЕНКО И.Л., ФЕДОРОВ М.В. Конфликт интересов судьи: организационно-правовые аспекты // Мировой судья. 2018. № 9. С. 7–13.

¹¹ СЕВАСТЬЯНОВ Г.В. Теоретические основы альтернативного разрешения споров: концепция частного процессуального права // Хрестоматия альтернативного разрешения споров: Учебно-методические материалы и практические рекомендации / сост. Г.В. Севастьянов. СПб., 2009. С. 85.

Само понятие «альтернативное разрешение споров» заимствовано из американской правовой доктрины. Термин «Alternative Dispute Resolution» (ADR) объединяет все процедуры внесудебного разрешения конфликтов. Стоит отметить, что американская юстиция столкнулась с описанными проблемами судебной системы на столетие раньше. В 1906 году юрист Роско Паунд на конференции Американской ассоциации юристов в своем докладе обратил внимание общественности на неэффективность судов, неудовлетворенность судебной системой¹², что оказало влияние на дальнейшее реформирование судебной системы США и привело к введению и эффективному применению альтернативных способов разрешения споров.

Дословный перевод термина ADR с английского языка «альтернативное разрешение споров», и в российском праве указанное понятие не всегда может быть точным для использования, поскольку им могут охватываться только процедуры по разрешению споров (например, арбитраж), но не по урегулированию (примирительные процедуры). В связи с этим в научной литературе высказана вполне обоснованная точка зрения, что употребление термина «альтернативное разрешение и урегулирование споров» представляется более целесообразным¹³. Так, можно разграничить правовые категории «урегулирование» и «разрешение» спора по характеру и цели. Разрешение спора имеет властную природу, так как производится властными действиями суда, а урегулирование спора происходит на основе компромиссного добровольного соглашения между сторонами. Примирение нацелено на ликвидацию конфликта, устранение противоречий между субъектами, а разрешение

¹² Паунд Р. Причины распространенной неудовлетворенности отправлением правосудия // Медиация и право. 2016. № 1. С. 15–29.

¹³ Рожкова М.А., Елисеев Н.Г., Скворцов О.Ю. Договорное право: соглашения о подсудности, международной подсудности, примирительной процедуре, арбитражное (третейское) и мировое соглашения. М.: Статут, 2008. [Электронный ресурс]. Доступ из справ. правовой системы «КонсультантПлюс».

спора – на установление «правой и неправой стороны» и вынесении судебного решения на основании правовых норм.

Так, основными видами альтернативного разрешения и урегулирования споров (далее – АРС) в России являются следующие:

- 1) переговоры;
- 2) медиация;
- 3) арбитраж (третейское разбирательство);
- 4) международный коммерческий арбитраж;
- 5) судебное примирение;
- 6) досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров.

Отметим, что последнюю процедуру можно также рассматривать в качестве особой разновидности переговоров в письменной форме. В юридической литературе к одному из видов АРС относят также омбудсмена (Уполномоченный по правам человека, ребенка, потребителя финансовых услуг, по защите прав предпринимателей)¹⁴.

Кроме того, в мировой практике зарубежных стран успешно применяются такие примирительные процедуры, как независимое разрешение (adjudication), мини-суд (mini-trial), независимая экспертиза по установлению фактических обстоятельств дела (neutral expert fact-finding), частная судебная система (private court system), «суд со множеством дверей» (multi-door courthouse), досудебное совещание по урегулированию спора (settlement conference), посредничество-арбитраж (med-arb) и другие.

Обращаясь к российскому законодательству, необходимо отметить, что в настоящее время отсутствует полная нормативная база или какой-либо единый кодифицированный акт, регламентирующий понятие, способы альтернативного разрешения и урегу-

¹⁴ Альтернативное разрешение споров: учебник / под ред. Е.А. Борисовой. М.: Городец, 2019. С. 67.

лирования споров, порядок их проведения и т.д. Нормотворцами осуществляется поэтапное формирование правовых основ в этой области путем принятия специальных правовых актов, внесения дополнений в кодифицированные процессуальные акты. Так, основные виды и общие принципы проведения примирительных процедур регламентированы нормами Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации¹⁵ (далее – ГПК РФ), Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации¹⁶ (далее – АПК РФ), Кодексом административного судопроизводства¹⁷ (далее – КАС РФ). Федеральным законом «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»¹⁸ (далее – Закон о медиации) устанавливаются основы института медиации при защите частноправового интереса граждан и организаций. Федеральный закон «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации»¹⁹ регулирует порядок создания, деятельности третейских судов и порядок ведения арбитража. Сфера применения Закона «О международном коммерческом арбитраже»²⁰ распространяется на деятельности международного коммерческого арбитража, если место арбитража располагается на территории Российской Федерации (за рядом исключений). Правовые основы института Уполномоченного по правам человека заложены соответствующим Федеральным консти-

¹⁵ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 года № 138-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

¹⁶ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 года № 95-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3012.

¹⁷ Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08 марта 2015 года № 21-ФЗ // СЗ РФ. 2015. № 10. Ст. 1391.

¹⁸ Федеральный закон от 27 июля 2010 года № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // СЗ РФ. 2010. Ст. 4162.

¹⁹ Федеральный закон от 29 декабря 2015 года № 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2016. № 1 (часть I). Ст. 2.

²⁰ Закон РФ от 07 июля 1993 года № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже» // Российская газета. 1993. № 156.

туционным законом от 26 февраля 1997 г. № 1-ФКЗ²¹. Позже были приняты федеральные законы «Об уполномоченных по защите прав предпринимателей в Российской Федерации»²² и «Об уполномоченном по правам потребителей финансовых услуг»²³.

Отдельные вопросы применения законодательства раскрываются в разъяснениях Верховного суда Российской Федерации. Так, порядок проведения процедуры судебного примирения утвержден Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 2019 года № 41 «Об утверждении Регламента проведения судебного примирения»²⁴, а также утвержден список судебных примирителей²⁵. По делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, законодатель предусматривает возможность урегулирования споров мирным путем посредством заключения соглашения о примирении сторон (ст. 190 АПК РФ). Разъяснения о применении данной нормы дал ныне упраздненный Пленум ВАС РФ в Постановлении от 18 июля 2014 года № 50 «О примирении сторон в арбитражном процессе»²⁶, указывая, например, на возможность заключения соглашений органами, осуществляющим публичные полномочия, по делам об оспаривании его ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия), по делам о взыскании обязательных платежей и санк-

²¹ Федеральный конституционный закон от 26 февраля 1997 г. № 1-ФКЗ «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации» // СЗ РФ. 1997. № 9. Ст. 1011.

²² Федеральный закон от 7 мая 2013 г. № 78-ФЗ «Об уполномоченных по защите прав предпринимателей в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2013. № 19. Ст. 2305.

²³ Федеральный закон от 4 июня 2018 г. № 123-ФЗ «Об уполномоченном по правам потребителей финансовых услуг» // СЗ РФ. 2018. № 24. Ст. 3390.

²⁴ Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 2019 года № 41 «Об утверждении Регламента проведения судебного примирения» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2020. № 1.

²⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28 января 2020 года № 1 «Об утверждении списка судебных примирителей» [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

²⁶ Постановление Пленума ВАС РФ от 18 июля 2014 года № 50 «О примирении сторон в арбитражном процессе» // Вестник экономического правосудия РФ. 2014. № 9.

ций, в частности, конкретизируя случаи допустимости и недопустимости заключения соглашений по налоговым спорам и т.д.

Все виды АРС проводятся на основе следующих принципов:

1) принцип добровольности (стороны добровольно без принуждения соглашаются на применение процедуры, и никакое давление со стороны третьих лиц не может иметь место);

2) принцип сотрудничества (основной задачей во взаимодействии сторон является достижение соглашения; урегулирование спора на основе обоюдного согласия сторон, за исключением арбитража, где спор разрешается третейским судом);

3) принцип равноправия (стороны наделены равными возможностями по защите своих прав и законных интересов, стороны не имеют процедурных преимуществ, стороны несут ответственность за исполнение достигнутых соглашений);

4) принцип конфиденциальности (взаимная договоренность сторон и других лиц, участвующих в урегулировании или разрешении спора, не разглашать сведения, ставшие известными им в связи с обращением к АРС).

В настоящий момент видится, что мы находимся только на начальном этапе длинного пути формирования нормативной основы в этой области. В будущем грядут и новые изменения и дополнения, направленные на развитие и модернизацию института примирительных процедур в перспективе. С целью формирования правовых основ, внедрения и популяризации досудебных процедур представляется целесообразной разработка и принятие специального нормативного акта, регламентирующего общие положения, принципы осуществления, виды, порядок реализации альтернативных способов урегулирования споров.

Также популяризация различных видов АРС зависит не только от эффективности правовых норм, но и повышения уровня правовой культуры общества. В связи с этим важным представляется

деятельность государства по разработке и реализации мероприятий, нацеленных на информирование участников гражданского оборота о преимуществах обращения к ним. Так, АРС, являясь цивилизованными способами урегулирования или разрешения спора, требуют создания законодательной базы и концептуально проработанной программы их развития и популяризации.

§3. ПЕРЕГОВОРЫ СТОРОН КАК АЛЬТЕРНАТИВНЫЙ СПОСОБ УРЕГУЛИРОВАНИЯ КОНФЛИКТОВ

Одним из наиболее простых, эффективных и доступных видов урегулирования конфликта являются переговоры. Это средство человеческого общения известно с древности.

Переговоры представляют собой примирительную процедуру, с помощью которой принимается совместное решение и урегулируется конфликт сторонами непосредственно или при содействии своих доверенных лиц без привлечения независимой третьей стороны.

Переговоры являются базовым видом АРС, выступая основой для остальных способов урегулирования конфликта²⁷. Переговоры могут применяться как самостоятельный способ урегулирования спора или как один их этапов другого вида АРС (например, медиация, арбитраж). Переговоры могут проводиться как до, так уже и после возбуждения производства по делу в суде. Но чем раньше стороны вступят в переговорный процесс, тем больше шансов, что конфликт будет урегулирован.

Основные преимущества рассматриваемого вида АРС состоят в том, что их проведение не требует дополнительных расходов,

²⁷ Альтернативное разрешение споров: учебник / под ред. Е.А. Борисовой. М.: Городец, 2019. С. 106.

чьего-либо официального разрешения, не представляет большого риска для переговорщиков, связано с непосредственным взаимодействием сторон, которые вправе самостоятельно влиять на ход процедуры, определять ее рамки, и нацелено на выработку конструктивного решения.

В научной литературе выделяется множество функций переговоров, основные из которых сводятся к следующим:

- 1) поиск обоюдного конструктивного решения;
- 2) информационная (получение информации о позициях сторон, точках зрения, предложениях по решению проблемы и т.д.);
- 3) коммуникативная (поддержание общения с противоположной стороной, обсуждение предложений по решению проблемы и т.д.);
- 4) регулятивная (контроль и координация действий сторон проявляются, например, во время конкретизации договоренностей, обсуждения условий выполнения принятых решений или случаев нарушения исполнения соглашения и т.д.);
- 5) пропагандистская (позиционирование одним из переговорщиков себя с наилучшей стороны в глазах общественности, влияние на общественное мнение для донесения собственной позиции, оправдания своих действия, обвинения противоположной стороны, поиска сторонников и т.д.);

б) «маскировочная» (стороны переговоров не заинтересованы в достижении обоюдного решения, пытаются выиграть время, «усыпить» бдительность оппонента и т.д. и для достижения побочного результата)²⁸.

Переговоры, которые проводятся непосредственно между самими участниками, называются прямыми. Если в процесс вовлечены третьи лица, представляющие интересы сторон (например,

²⁸ Курбатов В.И. Конфликтология: учебное пособие для студентов гуманитарных вузов. Изд. 2-е. Ростов н/Д: Феникс, 2007. С. 379–380.

юристы, адвокаты), то такие переговоры являются непрямыми. Названные третьи лица представляют интересы своей стороны и стремятся к достижению определенного положительного результата для своего клиента, а, соответственно, являются лицами заинтересованными, и рассмотрение их в качестве независимых беспристрастных посредников является ошибочным. Стоит отметить важность участия в данном процессе лиц, обладающих юридическим образованием и представляющих интересы сторон, поскольку порою юристы быстрее и доступнее объясняют спорящим позицию оппонента, преимущества и недостатки их положения и помогают выработать совместное конструктивное решение проблемы скорее и эффективнее.

Кроме того, по продолжительности переговоры могут быть краткосрочными и длительными, по форме проведения – в виде бесед, дискуссий, консультаций, совещаний и др., по форме ведения (фиксации) переговорного процесса – официальные (в письменной форме, по протоколу) и неофициальные (в устной форме).

По общему правилу, переговоры как определенная примирительная процедура проводится в три этапа: подготовка к переговорам, их ведение, анализ результатов достигнутого соглашения и выполнение договоренностей²⁹. Соглашение может быть как устным, так и письменным. Бесспорно, учеными и практиками предпочтение отдается последнему виду договоренности. В ходе переговорного процесса стороны вправе договориться об условиях, взаимных уступках, которые облакаются в определенную форму. Формами письменного соглашения могут выступать договор, протокол разногласий, мировое соглашение, гарантийное письмо, письмо о намерениях, конвенция и т.д. При этом приведенная последовательность этапов является ориентировочной, поскольку

²⁹ Худойкина Т.В. Разрешение правовых споров и конфликтов с помощью примирительных процедур // Мировой судья. 2004. № 4. С. 18.

переговоры не всегда могут иметь положительный результат. В сфере экономической деятельности переговоры между юридическими лицами и предпринимателями переговоры часто заканчиваются принятием согласованного конструктивного решения и сохранением деловых партнерских отношений.

Регламентация института переговоров как альтернативного способа урегулирования споров в российском праве представлена весьма фрагментарно, за исключением трудового законодательства, в связи с чем встает резонный вопрос о целесообразности подробного правового регулирования указанной процедуры. Обратимся к нормам права.

Так, отечественным процессуальным законодательством определен открытый перечень примирительных процедур, среди которых свое место по праву занимают и переговоры. Законом регламентирована возможность урегулирования спора посредством переговоров на условиях, выработанных самими сторонами (ст. 153.4 ГПК РФ, ст. 138.3 АПК РФ, ст. 137.4 КАС РФ). Кроме того, установлены принципы примирения сторон, порядок и сроки проведения примирительных процедур, результаты примирительных процедур, требования к форме и содержанию мирового соглашения, порядок его утверждения (указанные изменения и дополнения вступили в силу с 25 октября 2019 года).

Косвенное указание на проведение переговоров можно обнаружить в нормах гражданского и семейного законодательства. Так, статья 445 Гражданского кодекса Российской Федерации³⁰ (далее – ГК РФ) регламентирует порядок согласования условий публичного договора посредством отправки оферты, акцепта, отказа от акцепта, отказа от оферты, протокола разногласий. Законодательное закрепление возможности направления протокола разногласий

³⁰ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

позволяет полагать о наличии спора между сторонами, регулируемого посредством переговоров, результаты проведения которых фиксируются в указанном протоколе. При этом этап переговоров может предшествовать заключению и иных договоров, когда контрагенты обсуждают и вырабатывают условия будущей сделки. Статьей 22 Семейного кодекса Российской Федерации³¹ (далее – СК РФ) за судом закреплено право принятия мер к примирению супругов и назначения трехмесячного срока для примирения, а также отложения разбирательства дела в случае отказа одного из супругов от расторжения брака. Примирение может осуществляться посредством одного из способов АРС, в том числе и переговоров.

Большее внимание институту переговоров уделено в нормах трудового законодательства. Во-первых, ч. 2 ст. 385 Трудового кодекса Российской Федерации³² (далее – ТК РФ) установлен такой альтернативный способ урегулирования индивидуальных трудовых споров, как непосредственные переговоры между работодателем и работником до обращения последнего в комиссию по трудовым спорам (далее – КТС). Преимуществом указанной процедуры будет активная позиция сторон, оперативность рассмотрения, конфиденциальность. Во-вторых, Гл. 6 ТК РФ установлена возможность проведения коллективных переговоров между работодателями и работниками с целью подготовки, заключения или изменения условий коллективного договора. В случае отсутствия согласия по каким-либо вопросам составляется протокол разногласий. Далее все неурегулированные разногласия рассматриваются по правилам разрешения коллективных трудовых споров (Гл. 61 ТК РФ). В силу ст. 398 ТК РФ указанные споры рассматриваются посредством примирительных процедур для до-

³¹ Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 года № 223-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

³² Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 2.04.2020) // СЗ РФ. 2002. № 1 (ч. 1). Ст. 3.

стижения согласованного решения. Законодатель определил очередность их использования, выделив три этапа: примирительная комиссия, посредничество (рассмотрение спора с участием посредника) и трудовой арбитраж. Обязательным является первый этап создания примирительной комиссии и рассмотрение ей коллективного трудового спора. По окончании работы указанной комиссии в случае отсутствия согласованного решения у участников есть право выбора пригласить посредника или создать трудовой арбитраж. Если по итогам рассмотрения спора с участием независимого лица (посредника) вновь не достигнуто соглашение, то участники могут создать трудовой арбитраж или начать подготовку к забастовке.

Особым видом переговоров в письменной форме можно считать претензионный порядок урегулирования споров, который бывает двух видов: добровольный и обязательный. Первый из них является процедурой, к которой спорящие прибегают по своей инициативе без всякого принуждения при отсутствии закона или условия договора, которые бы обязывали их к этому. Обязательный претензионный порядок устанавливается законодательными нормами как досудебная процедура и должен быть соблюден, чтобы суд рассмотрел исковое заявление. Стороны могут включить условие о соблюдении этой указанной процедуры в текст соглашения или договора. Досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров как способ АРС будет предметом рассмотрения в одном из последующих параграфов.

Подводя итог, можно сделать вывод, что переговоры являются востребованным, перспективным и незатратным инструментом урегулирования конфликтов. Представляется, что, будучи гибкой процедурой, инициируемой исключительно спорящими сторонами, институт переговоров не нуждается в дополнительном четком правовом регулировании.

§4. МЕДИАЦИЯ КАК АЛЬТЕРНАТИВНЫЙ СПОСОБ УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ

В настоящее время в России основным нормативно-правовым актом, регламентирующим институт медиации при защите частного правового интереса граждан и организаций, является Федеральный закон «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»³³ (далее – Закон о медиации).

Медиация как один из видов примирительных процедур предусмотрена процессуальным законодательством (ст. 153.5 ГПК РФ, ст. 138.4 АПК РФ, ст. 137.5 КАС РФ). В России нормами ГПК РФ, АПК РФ, КАС РФ на суд возлагается обязанность принимать меры для примирения сторон, содействовать им в урегулировании спора.

К процедуре медиации как альтернативному способу урегулирования споров стороны могут прибегнуть, если они самостоятельно, например, с помощью переговоров, не могут достигнуть взаимовыгодного соглашения, но есть шанс прийти к конструктивному решению при содействии посредника, не дожидаясь вынесения судебного акта. Медиация (лат. *mediatio* – посредничество) является одним из распространенных способов урегулирования споров во всем мире.

Процедура медиации определяется законодателем как способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения (ст. 2 Закона о медиации). В научной литературе медиация рассматривается как внесудебный способ урегулирования спора между спорящими при участии нейтрального лица,

³³ Федеральный закон от 27 июля 2010 года № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // СЗ РФ. 2010. Ст. 4162.

как переговоры участников конфликта при участии и под руководством независимого посредника, не имеющего полномочий принимать обязательных для сторон решений, как процесс поиска сторонами совместного решения проблемы при содействии третьего незаинтересованного лица и т.д.³⁴

К ее основным преимуществам можно отнести оперативность и упрощенность проведения процедуры, относительно не большие затраты (в сравнении с судебными расходами), самостоятельное определение пределов конфиденциальности, сохранение деловых партнерских отношений.

Принципами медиации выступают те основополагающие начала, на которых базируется и в соответствии с которыми осуществляется альтернативная процедура. Первым из них является принцип добровольности, заключающийся в том, что вся процедура медиации осуществляется по воле ее участников, исключая какое-либо принуждение извне. Любая из сторон вправе отказаться от медиации и выйти из нее. Согласие с результатом примирительной процедуры также носит добровольный характер. Второй принцип сотрудничества и равноправия сторон заключается в стремлении участников конфликта к содействию друг другу для достижения конечного результата и отсутствии каких-либо процедурных преимуществ у одной стороны перед другой. В отличие от процессуального принципа состязательности здесь стороны не доказывают свои требования и возражения, а совместно вырабатывают конструктивное решение. Но по аналогии с принципом процессуального равноправия стороны имеют равные возможности на совершение процедурных действий, например, выбор медиатор,

³⁴ См. подробнее: Решетникова И., Колясникова Ю. Медиация и арбитражный процесс // Арбитражный и гражданский процесс. 2007. № 5. С. 21; Черемных И.Г. Перспективы участия нотариуса в процедурах медиации // Право и политика. 2007. № 3. С. 24; Ситникова О.В. К вопросу о проведении процедуры медиации с участием нотариуса // Нотариус. 2008. № 5. С. 27 и др.

определение порядка проведения процедуры, выражение своей позиции, право на индивидуальные беседы с посредником, участие в разработке условий соглашения и т.д. В соответствии с принципом нейтральности и беспристрастности медиатора стремится к независимому и справедливому отношению к сторонам и обеспечивает им равное право на участия в процедуре. В случае отсутствия или невозможности сохранения беспристрастности медиатор должен отказаться от ведения примирительной процедуры. Отсутствие заинтересованности посредника в конфликте также выступает важным фактором (раскрытие медиатором существующих или потенциальных интересов в конфликте). Согласно принципу конфиденциальности вся информация, относящаяся к процедуре медиации, не подлежит разглашению, за исключением установленных законов случаев и случаев, если стороны не договорились об ином. В связи с этим законодатель наделил медиатора свидетельским иммунитетом (ч. 3 ст. 69 ГПК РФ, ч. 5.1. ст. 56 АПК РФ, ч. 3 ст. 51 КАС РФ), однако, по договоренности сторон он вправе разгласить сведения, ставшие ему известными при проведении процедуры медиации в определенных случаях. По общему правилу медиатор не вправе разглашать ход и результаты медиации, если на это нет разрешения всех сторон или если этого не требует закон. Медиатор не вправе раскрывать информацию, полученную от одной из сторон, противоположной в случае отсутствия на это согласия первой. В силу гибкости и добровольности процедуры медиации в отношении правил конфиденциальности закон предоставляет сторонам возможность разработать их самим, договориться заранее с медиатором или принять уже предлагаемые офисом. За нарушение принципа конфиденциальности ст. 17 Закона о медиации предусмотрена гражданско-правовая ответственность медиаторов. В то же время, представляется, что в целях усиления мер было бы целесообразным введение в том числе и дисциплинарной ответственности.

В юридической литературе насчитывается множество оснований для классификации медиации по видам³⁵, но наиболее значимым представляется ее деление в зависимости от момента проведения на внесудебную и судебную, что, в частности, закреплено в Законе о медиации. Так, медиация может быть применима как во внесудебном порядке, так и в рамках судебного процесса в любой момент до принятия судом решения по делу. К внесудебной медиации стороны обращаются исключительно по собственной инициативе и выбирают медиатора или провайдера из предложенных на открытом рынке медиативных услуг. Судебная медиация имеет место, если дело уже возбуждено судом. На этапе подготовки дела судья принимает меры к примирению сторон, разъясняя им право обратиться к примирительным процедурам, в частности, к медиации. Законом установлено право суда отложить судебное разбирательство на срок до двух месяцев, если стороны решили прибегнуть к рассматриваемой процедуре в гражданском судопроизводстве (ст. 169 ГПК РФ, ст. 158 АПК РФ). По правилам административного судопроизводства в этом случае суд приостанавливает производство по делу (ст. 137 КАС РФ).

Медиации применима в отношении широкого спектра правовых споров (для оценки применимости процедуры для урегулирования того или иного спора выработано понятие «медиабельность» спора). Так, в первую очередь, споры, возникающие в частноправовой сфере – это основная область применения медиации, где она наиболее перспективна, т.е. споры, возникающие из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений, экономические споры и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономии-

³⁵ Калашникова С.И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции: дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2010. С. 15, 20.

ческой деятельности (п. 1 ч. 1 ст. 22 ГПК РФ, ч. 1 ст. 27 АПК РФ). Во-вторых, регламентирована также и возможность урегулирования с помощью медиации споров, возникающих из административных и иных публичных правоотношений (ч. 2 ст. 1 Закона о медиации).

В то же время, есть ряд исключений, когда указанная процедура не применима. Так, немедиабельными признаются коллективные трудовые споры, споры, возникающие из гражданских, административных и иных публичных правоотношений, в том числе и экономические споры, если они затрагивают или могут затронуть права и законные интересы третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации, или публичные интересы (ч. 5 ст. 1 Закона о медиации). Стоит согласиться с мнением о неудачно выбранной нормативной формулировке в отношении коллективных трудовых споров с точки зрения юридической техники, поскольку из буквального толкования можно понять, что по данным спорам медиация вовсе не применима, что не соответствует действительности и истинной позиции законодателя. Так, для урегулирования коллективных трудовых споров применяются примирительные процедуры, прямо предусмотренные отраслевым (трудовым) законодательством, и во избежание конкуренции правовых норм законодатель вполне обоснованно исключил указанную категорию споров из сферы действия Закона о медиации³⁶.

В настоящее время в России медиация по уголовным делам не применяется, но в зарубежных странах такой опыт уже имеется («восстановительное правосудие»). В литературе можно встретить упоминания о редких случаях применения уголовно-правовой медиации в отдельных регионах по делам несовершеннолетних (пра-

³⁶ Комментарий к Федеральному закону «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (постатейный) / отв. ред. С.К. Загайнова, В.В. Ярков. М.: Инфотропик Медиа, 2012. [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

вовой основой выступили ст. 76 УК РФ и ст. 25 УПК РФ). Однако российский законодатель не стал регламентировать медиацию по уголовным делам ни на уровне УПК РФ, ни на уровне специализированного закона (предположительно из-за необходимости выделения значительных бюджетных средств на создание инфраструктуры медиации, ее применение, развитие и популяризацию дабы указанный институт не остался только «на бумаге», исходя из уже имеющегося не совсем удачного опыта ряда постсоветских стран)³⁷.

Применение процедуры медиации осуществляется на основании соглашения сторон. Медиативная оговорка есть условие об урегулировании при участии посредника (медиатора) с помощью процедуры медиации, включаемое в текст договора между сторонами (указывается в основном договоре или в отдельном соглашении).

На законодательном уровне различают соглашение о применении процедуры медиации и соглашение о проведении процедуры медиации. Первое может быть заключено сторонами до или после возникновения спора и фиксирует намерение об его урегулировании с помощью процедуры медиации. Второе соглашение представляет значимость для исчисления определенных сроков, поскольку с момента его заключения начинается проведение медиации. Так, с этого момента отсчитывается двух месячный срок проведения процедуры, но в исключительных случаях он может быть продлен до 180 дней при наличии обоюдного согласия сторон и медиатора. Но в случае рассмотрения спора государственным судом или третейским судом (до начала процедуры медиации), срок в любом случае не может составлять более двух месяцев. Также на период проведения процедуры медиации приостанавливается течение срока исковой давности (ст. 202 ГК РФ, п. 4 ст. 7 Закона

³⁷ Альтернативное разрешение споров: учебник / под ред. Е.А. Борисовой. М.: Городец, 2019. С. 271–272 (автор параграфа 2.5 Л.В. Головки).

о медиации). При этом наличие ни первого, ни второго соглашений не является препятствием для обращения в государственный суд или третейский суд, если иное не предусмотрено законом. Из этого следует вывод о необязательности медиации как досудебного способа урегулирования споров при обращении в государственный суд.

Инициирование проведение медиации может происходить посредством подачи совместного заявления сторон на участие в процедуре или посредством направления предложение об обращении к медиации. В случае неполучения согласия в течение тридцати дней со дня его направления или в течение иного указанного в предложении разумного срока оно считается отклоненным. Также к медиатору или в организацию медиативных услуг может обратиться одна из сторон с просьбой пригласить другую сторону на медиацию, и в этом случае уже посредник осуществляет ряд действий по получению согласия второй стороны на проведение примирительной процедуры.

Порядок проведения данного альтернативного способа урегулирования спора можно назвать вполне гибким, поскольку четко не регламентирован законом и устанавливается соглашением о проведении процедуры медиации или посредством указания ссылки в нем на правила проведения процедуры, утвержденные организацией, оказывающей медиативные услуги.

В научной литературе выделяются различные стадии медиации, и, очевидно, что к единому мнению в этом вопросе ученые не пришли ввиду «пластичности» самой процедуры вследствие предоставления спорящим права самостоятельно устанавливать порядок ее проведения³⁸. Но, исходя из анализа научных позиций

³⁸ См. подробнее: Носырева Е.И. Альтернативное разрешение гражданско-правовых споров в США: Автореферат дис. ... доктора юр. наук. М.: Институт государства и права РАН, 2001. С. 24; Иванова Е.Н. Медиация как альтернативный суду способ разрешения конфликтов. Развитие альтернативных форм разрешения правовых конфликтов: учебно-методическое пособие. Часть 1 / под общей ред. М.В. Немытиной. Саратов: СГАП, 1999. С. 33–35 и др.

и сложившейся мировой практики, можно выстроить определенную последовательность стадий, составляющих в совокупности обозримую модель процедуры медиации:

1) домедиативная стадия (возбуждение процедуры, подбор медиатора, заключение соглашения о проведении процедуры и др. подготовительные действия);

2) медиативная стадия (открытие медиационной сессии, изложение позиций сторон, выявление основного интереса сторон, индивидуальные встречи с каждой из них, выработка совместного решения, заключение соглашения, закрытие медиационной сессии);

3) постмедиативная стадия (контроль за исполнением условий соглашения)³⁹.

Результатом эффективного проведения процедуры медиации является заключение медиативного соглашения, которое может быть достигнуто по не только по одному, но и нескольким спорам и даже по отдельным разногласиям спора. Законом установлена письменная форма данного соглашения, в котором указывается предмет спора, согласованные сторонами обязательства, условия и сроки их выполнения, которые исполняются сторонами на основе принципов добровольности и добросовестности сторон. Бесспорно, основная проблема заключается в отсутствии гарантий исполнения сторонами принятых на себя обязательства по соглашению, поскольку каждая из них в любой момент может изменить свое решение и перестать следовать достигнутым договоренностям. Если такое происходит, то проведение процедуры медиации не имело смысла, и она не эффективна. Однако по правовой природе законодатель определяет указанное соглашение как гражданско-правовую сделку, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по которой стороны впра-

³⁹ Калашникова С.И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции. М.: Инфотропик, 2011. С. 110–121.

ве прибегнуть к тем же способам защиты, что и при нарушении условий любого гражданско-правового договора, в том числе и обратиться к судебной защите (ч. 4 ст. 12 Закона о медиации). Тогда уже предметом судебного разбирательства станет новое правоотношение, возникшее на основании медиативного соглашения. Также избежать негативных последствий и повысить эффективность процедуры помогает нотариальное удостоверение таких соглашений, что придает им силу исполнительного листа.

Если спорящие обратились к судебной медиации, т.е. после передачи спора на рассмотрение государственного или третейского суда, то достигнутое медиативное соглашение утверждается в качестве мирового соглашения. В случае неисполнения его условий добровольно взыскателю после вступления судебного акта в законную силу судом выдается исполнительный лист, на основании которого мировое соглашение будет уже исполняться принудительно. Ранее проблемным представлялся вопрос, когда медиативное соглашение выходило за пределы исковых требований, поскольку, утверждение такого соглашения в качестве мирового было невозможно. Приемлемое решение было выработано судебной практикой, когда истец совершает отказ от иска полностью или в части, и производство по делу прекращается (ст.ст. 173, 220 ГПК РФ, 153, 150 АПК РФ). В связи с внесенными в 2019 году в процессуальное законодательство изменениями⁴⁰ этот вопрос потерял свою актуальность, поскольку законодатель допускает возможность указания в мировом соглашении положений, связанных с исковыми притязаниями и не являвшихся предметом судебного разбирательства (ст. 153.9 ГПК РФ, 140 АПК РФ). Аналогичные

⁴⁰ Федеральный закон от 26 июля 2019 года № 197-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2019. № 30. Ст. 4099.

положения содержатся в п. 13 принятого Пленумом ВАС РФ постановления от 18 июля 2014 года № 50 «О примирении сторон в арбитражном процессе»⁴¹.

Стороны вправе выбрать одного или нескольких медиаторов для процедуры медиации. Их кандидатуры могут быть рекомендованы организацией, осуществляющей деятельность по проведению данной процедуры. В случае возникновения каких-либо сомнений в независимости и беспристрастности посредника, будучи добросовестным и законопослушным, последний обязан поставить сторон и организацию об этом в известность.

Как известно, деятельность медиатора может осуществляться на непрофессиональной и, наоборот, профессиональной основе.

В первом случае закон предъявляет к посредникам минимум требований: достижение восемнадцатилетнего возраста, полная дееспособность и отсутствие судимости (ч. 2 ст. 15 Закона о медиации). Анализ такого простого числа критериев дает повод задуматься над тем, сможет ли медиатор, им соответствующий, но не обладающий дополнительными профессиональными характеристиками, урегулировать споры в правовой сфере (например, семейно-правовые, трудовые и т.д.) Ответ на данный вопрос видится отрицательным.

К профессиональным медиаторам предъявляются более широкие требования: возрастной ценз – двадцать пять лет, образовательный ценз (без уточнения специальности и квалификации), специальная подготовка по программам подготовки медиаторов. Если стороны обращаются к медиации по урегулированию спора, который уже рассматривается государственным или третейским судом, то такая процедура может быть проведена только профес-

⁴¹ Постановление Пленума ВАС РФ от 18 июля 2014 года № 50 «О примирении сторон в арбитражном процессе» // Вестник экономического правосудия РФ. 2014. № 9.

сиональным посредником. Кроме того, медиатор на профессиональной основе вправе выступать учредителем саморегулируемой организации медиаторов, быть ее членом (ч.ч. 4, 8 ст. 18 Закона о медиации), рекламировать свою деятельность.

Сторонами в соглашении или организацией в правилах проведения процедуры медиации могут быть установлены дополнительные требования к медиаторам (и к непрофессиональным, и профессиональным).

Кроме того, в юридической литературе ни раз подчеркивалась бессмысленность закрепления в российском законодательстве института «непрофессиональных медиаторов»⁴², а также разрабатывались законопроекты об отказе от него⁴³. Бесспорно, принцип профессионализма должен быть приоритетным, что дает основания полагать о целесообразности отмены института «непрофессиональных медиаторов». При этом, медиация является сферой деятельности, доступной для многих профессий, но посредством которой урегулируются в большой степени именно споры правового характера, что обуславливает необходимость обладания посредником знаниями в области юриспруденции. В связи с этим многие ученые небезосновательно выступают за введение нормоположения о наличии юридического образования медиатора, что повысит авторитет самого института медиации, поскольку урегулировать спор будет уже квалифицированный специалист⁴⁴. В свете изложенного, представляется целесообразным исключить норму, за-

⁴² Волкова М.А., Шиловская А.Л. К вопросу о правовом статусе отдельных участников отношений по медиации // Современное право. 2019. № 3. С. 96–99; Милохова А.В. Развитие примирительных процедур урегулирования споров в контексте судебной реформы // Законы России: опыт, анализ, практика. 2018. № 8. С. 36–41 и др.

⁴³ См. подробнее, например: Проект федерального закона № 323209-7 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях совершенствования медиативной практики» [Электронный ресурс]. Официальный сайт Государственной Думы ФС РФ «Система обеспечения законодательной деятельности»: <http://sozd.parliament.gov.ru/bill/323209-7>

⁴⁴ Рубан О.Н. Роль суда в развитии института медиации // Судья. 2018. № 8. С. 28–31 и др.

крепляющую возможность осуществления медиации на непрофессиональной основе, а с введением требования об обязательности юридического образования медиатора в настоящий момент спешить, возможно, не стоит, поскольку его регламентация может привести к смешению в каком-то роде институтов медиации и судебного примирения.

Медиатор может осуществлять свою деятельность как возмездно, так и безвозмездно. При этом такая деятельность не относится к предпринимательской. Доходы медиатора, полученные от указанной деятельности, облагаются налогом на доходы физических лиц⁴⁵. Медиаторами не выступать лица, замещающие государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, должности государственной гражданской службы, должности муниципальной службы, если иное не предусмотрено федеральными законами. В продолжение развития основных принципов медиации законодатель закрепил ряд запретов в отношении статуса соответствующего посредника. Так, в силу принципов нейтральности и беспристрастности медиатора и равноправия сторон в процедуре он не вправе выступать представителем какой-либо стороны, осуществлять юридическую, консультационную или иную помощь для одной из сторон, осуществлять деятельность медиатора при наличии прямой или косвенной заинтересованности в результате процедуры медиации, включая факт нахождения с одной из сторон в родственных отношениях. В соответствии с принципом конфиденциальности посредник не вправе разглашать сведения, ставшие ему известными при проведении процедуры медиации, в том числе и осуществлять без согласия сторон публичные заявления по существу спора.

⁴⁵ Письмо Минфина России от 20 мая 2019 года № 03-11-11/35989 // Нормативные акты для бухгалтера. 2019. № 13.

Говоря о перспективах развития медиации в России, необходимо наличие ряда совокупных условий, а именно существование общественной потребности в данной процедуре, определенный уровень правовой грамотности населения, организационные ресурсы, бюджетное финансирование, грамотное нормативное регулирование. Что касается первого фактора, то можно все же констатировать факт наличия потребности общества в процедуре медиации. Е.А. Борисовой ранее уже отмечалось, что внедрение медиации «сверху-вниз» «менее продуктивно, чем осознанное восприятие ее обществом, понимание преимуществ этой процедуры, потребностей в ней, признание не только юристами, но и гражданами страны»⁴⁶.

В настоящее время идея примирения в нашей стране стала «культивироваться» активнее, в частности, посредством судебной системы. В области популяризации примирительных процедур на суд возлагаются большие надежды. Так, в зданиях судов создаются информационные стенды, комнаты примирения и т.д. Судья на этапе подготовки дела или судебного разбирательства разъясняет сторонам преимущества примирительных процедур, которые могут привести к успешному урегулированию конфликта, с указанием на возможность дальнейшего рассмотрения дела в суде в случае недостижения согласия мирным путем. Поэтому ориентация судебных органов на примирение сторон, убеждение сторон в результативности медиации способствуют ее эффективному внедрению. Полагаем, что суд станет хорошим «проводником» института медиации в общество. Формирование позитивного образа медиации в общественном сознании может осуществляться с помощью средств массовой информации и других ресурсов. Поэтому актуальной представляется деятельность государства по

⁴⁶ Борисова Е.А. Российская процедура медиации: концепция развития // Вестник МГУ. 2011. № 5. С. 18–30.

разработке и реализации мероприятий, нацеленных на информирование участников гражданского оборота о преимуществах примирения.

В целях совершенствования законодательства целесообразно внесение изменений и дополнений в Закон о медиации (например, учеными формулируются конкретные меры экономического стимулирования для обращения к процедуре медиации в виде полного или частичного освобождения от платы, компенсации судебных расходов и расходов в исполнительном производстве, льготного налогообложения медиаторов, а также «репутационных стимулов»⁴⁷, предлагается отказ от института медиаторов на непрофессиональной основе, регламентация порядка проведения процедуры т.д.).

Несомненно, что все указанные меры будут способствовать успешному развитию и популяризации института медиации в будущем, когда он станет эффективным альтернативным способом урегулирования споров, и выход из конфликтной ситуации стороны будут находить сообща мирным путем.

§5. ТРЕТЕЙСКОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ

Важнейшим свойством субъективного права, определяющим возможности и правила его защиты, является диспозитивность, которая проявляется в возможности принятия каждым субъектом самостоятельного решения, каким образом следует защищать свое нарушенное или оспариваемое право, что закреплено в Конститу-

⁴⁷ Загайнова С.К. Совершенствование института примирения в гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2019. № 7. С. 24–28.

ции Российской Федерации ⁴⁸ (ст. 45 Конституции РФ). Бесспорно, основная масса гражданских дел разрешается государственными судами, поскольку судебная защита обладает значительными преимуществами, обусловленными непосредственной связью с государством и его механизмом принудительной реализации решений, четко регламентированной процессуальной процедурой и нормативно установленными сроками рассмотрения дел, а также экономией финансовых затрат участниками гражданского оборота.

Вместе с тем, указанный способ защиты субъективных прав не является единственным, поскольку действующим законодательством допускается применение альтернативных способов защиты прав. Так, третейское разбирательство справедливо является альтернативным способом разрешения спора между сторонами. Третейское разбирательство гражданских дел – это форма частного правового способа защиты гражданских прав.

История формирования третейских судов уходит своими корнями в глубокое прошлое. В древности все споры разрешались с позиции силы. Но с ростом самосознания стороны стали обращаться за разрешением споров к третьему лицу (например, старейшине). В Древнем Риме таких людей называли арбитрами, где и появились особые торговые суды (для разрешения ярмарочных споров римляне обращались к судье). С развитием торговли специализированные торговые суды стали возникать во многих странах Европы. Первый постоянный коммерческий суд был создан в 1563 году в Париже.

Известно, что на территории Древней Руси третейское разбирательство существовало уже с XIV в., свидетельством чему является Договорная грамота князя Дмитрия Донского с князем Серпуховским Владимиром 1362 г., содержащая упоминание о тре-

⁴⁸ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // СЗ РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.

тейском суде. Соборным уложением 1649 года третейское решение стало приравниваться к решению государственного суда, за неисполнение которого налагался штраф. В 1831 году императором Николаем I было утверждено Положение о третейском суде, которым было образовано два вида третейских судов: узаконенных и добровольных. В узаконенном третейском суде разрешались споры между членами товариществ, а также споры по делам акционерных компаний. Однако с течением времени производство в этих судах стало превращаться в затянувшуюся волокиту, и в ходе судебной реформы 1864 года они были отменены. Добровольные суды просуществовали до 1917 года.

В советский период, несмотря на отказ от всех «буржуазных» институтов, третейское разбирательство получило свое законодательную регламентацию и развитие. Так, Декретом о суде № 1 от 24 ноября 1917 года было закреплено право сторон обращаться в третейский суд «по всем спорным гражданским, а также частноуголовным делам» (ст. 6). Позднее, согласно КЗоТ РСФСР 1922 года в третейском суде могли быть рассмотрены определенные категории трудовых споров. Порядок образования, деятельности и производство в третейских судах были регламентированы Декретом ВЦИК о третейском суде от 1918 года, на смену которому пришло Положение о третейском суде от 16 октября 1924 года (приложение к ГПК РСФСР). С введением в действие данного правового акта допускалось создание исключительно третейских судов для рассмотрения конкретного спора (*ad hoc*), из их подсудности «вышли» уголовные дела частного обвинения, в третейских суд передавались только уже возникшие споры, третейское соглашение подлежало обязательному нотариальному удостоверению. С развитием административного способа хозяйствования третейское разбирательство практически было забыто и применялось в основном в международной сфере. Так, в сфере международного

коммерческого арбитражирования функционировали Внешнеторговая арбитражная комиссия (ВТАК), созданная в 1932 году (правопреемник – Международный коммерческий арбитражный суд при ТПП РФ) и Морская арбитражная комиссия (МАК), образованная в 1930 году. В 50–60-е гг. прошлого столетия интерес к третейскому разбирательству немного возрос. В 1975 году Государственным арбитражем СССР было утверждено Положение о третейском суде для разрешения хозяйственных споров между объединениями, предприятиями, организациями и учреждениями. Так, согласно данному нормативному акту споры могли передаваться на рассмотрение третейского суда только на основании соглашения сторон, подаче иска должен был предшествовать обязательный претензионный порядок урегулирования спора.

Новый этап развития третейских судов ознаменовался принятием Временного положения о третейском суде для разрешения экономических споров 1992 г., на основании которого было создано множество постоянно действующих третейских судов, и Закона РФ от 7 июля 1993 г. «О международном коммерческом арбитраже»⁴⁹ (далее – Закон о МКА), ставший основой правового регулирования деятельности международного торгового арбитража. Долгое время в России основным источником правового регулирования деятельности третейских судов являлся Федеральный закон от 24 июля 2002 года № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации»⁵⁰ (его действие не распространялось на международный коммерческий арбитраж). За время его действия на практике было выявлено немало проблем, что послужило поводом к широкомасштабному реформированию третейского законодательства. С 1 сентября 2016 г. вступил в силу Федеральный закон от 29 де-

⁴⁹ Закон РФ от 07 июля 1993 года № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже» // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 32. Ст. 1240.

⁵⁰ Федеральный закон от 24 июля 2002 года № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3019 (утратил силу).

кабря 2015 года № 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации»⁵¹ (далее – Закон об арбитраже).

В научной литературе давно сформировались две взаимоисключающие позиции по вопросу признания деятельности третейского суда юрисдикционной. Сторонники первой точки зрения полагают, что третейский суд «вполне органично вписывается в систему органов, осуществляющих правозащитную деятельность»⁵², и, как государственный суд, является органом судебной защиты гражданских прав и в этом качестве осуществляет правосудие (Е.А. Суханов, М.В. Немытина, М.Э. Морозов, М.Г. Шилов, С.М. Амосов и др.). Согласно второй точке зрения третейский суд не может быть юрисдикционным органом, осуществляющим правосудие, поскольку последнее является монополией государства, которое обязано подняться над участниками конфликта, не быть равным с ними, и эта монополия не может быть делегирована негосударственным органам, в частности, третейским судам, являющимся механизмом, созданным частными субъектами для урегулирования споров, а обращение в него – альтернативная форма разрешения спора⁵³ (О.Ю. Скворцов, Н.В. Кузнецов, О.А. Савина и др.).

Ясность в решение вопроса о месте третейского суда в системе юрисдикционных органов в свое время внес Конституционный Суд РФ, изложив свою позицию в Постановлении от 26 мая 2011 года

⁵¹ Федеральный закон от 29 декабря 2015 года № 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2016. № 1 (часть I). Ст. 2.

⁵² См.: Морозов, М.Э., Шолов, М.Г. Процессуальные вопросы третейского разбирательства в России // Третейский суд. 2000. № 3. С. 25–29; Суханов, Е.А. Третейские суды в системе торгово-промышленных палат: состояние дел и перспективы развития // Хозяйство и право. 2003. № 1. С. 73.

⁵³ См.: Скворцов О.Ю. Проблемы третейского разбирательства предпринимательских споров в России: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. СПб., 2006. С. 9; Савина О.А. Институт третейского разбирательства как инструмент защиты нарушенных или оспоренных гражданских прав: история становления и правовая природа // Современное право. 2015. № 9. С. 118–122.

№ 10-П⁵⁴, согласно которой возможность разрешения спора посредством обращения в третейский суд установлена законодательством РФ, третейское разбирательство является альтернативной формой защиты субъективных прав и законных интересов, но, в то же время, третейские суды не осуществляют государственную власть, поскольку не входят в судебную систему РФ, и, как следствие, не вправе осуществлять правосудие. Позиция Конституционного суда РФ основана на нормах международного и национального права, а также учтена практика Европейского суда по правам человека⁵⁵.

В Российской Федерации существует два вида третейских судов:

- 1) внутренние третейские суды;
- 2) внешние третейские суды.

Внутренние третейские суды рассматривает гражданские дела частноправового характера, участниками которых являются граждане РФ и организации, созданные на основе законодательства РФ. Внешние третейский суды (международный коммерческий арбитраж) рассматривают не любые гражданские споры, а частноправовые споры в сфере коммерческой деятельности, осложненные иностранным элементом (в их компетенцию входят дела, если хотя бы одна из сторон находится на территории другого государства или имеет иностранные инвестиции либо если любое место, где должна быть исполнена значительная часть обязательств, вытекающих

⁵⁴ Постановление Конституционного Суда РФ от 26 мая 2011 года № 10-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункта 2 статьи 1 Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации», статьи 28 Федерального закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним», пункта 1 статьи 33 и статьи 51 Федерального закона «Об ипотеке (залоге недвижимости)» в связи с запросом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации» // СЗ РФ. 2011. № 23. Ст. 3356.

⁵⁵ См.: Конвенция о защите прав человека и основных свобод (заключена в г. Риме 04.11.1950) (с изм. от 13.05.2004) // СЗ РФ. 2001. № 2. Ст. 163; Постановление Европейского суда по правам человека от 27 февраля 1980 года по делу «Девер (Deweer) против Бельгии». [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

из отношений сторон, или место, с которым наиболее тесно связан предмет спора, находится за границей). В России существует два широко известных международных коммерческих арбитража: Международный коммерческий арбитражный суд при ТПП РФ и Морская арбитражная комиссия (МАК).

В свою очередь, внутренние и внешние третейские суды бывают на двух видов:

- 1) постоянно действующий арбитраж (институционный);
- 2) арбитраж для разрешения конкретного спора (изолированный, *ad hoc*, разовый).

В России согласно положениям Закона об арбитраже соответственно функционируют:

- 1) арбитраж (третейское разбирательство), администрируемый постоянно действующим арбитражным учреждением;
- 2) арбитраж (третейское разбирательство), осуществляемый третейским судом, образованным сторонами для разрешения конкретного спора.

Ранее действовал «явочный» порядок создания третейских судов, поскольку организациям предоставлялась максимальная свобода в процессе их создания. Юридическое лицо принимало решение о создании третейского суда, утверждало положение о нем и список третейских судей. Соответствующие документы направлялись в государственный компетентный орган для сведения. Подобный упрощенный порядок привел к существованию множества третейских судов, и многие организации образовали свои «карманные» суды, которые априори выносили решение в пользу конкретной стороны.

После кардинального реформирования третейского законодательства с 2016 года введен «разрешительный» порядок. Для создания постоянного третейского суда необходимо принять об этом решение, подписанное учредителем, подготовить проект Устава

или Правил, а также список третейских судей и кандидатуру председателя. После этого пакет документов направляется в Совет по совершенствованию третейского разбирательства. Он проверяет документы на соответствие законодательству РФ, достоверна ли представленная информация об организации, при которой создается постоянно действующее арбитражное учреждение, ее учредителях и участниках, позволяет ли ее репутация и характер ее деятельности обеспечить высокий уровень организации деятельности арбитражного учреждения, оценивает кандидатуры третейских судей. По итогам изучения Совет либо рекомендует Минюсту России создать третейский суд либо не рекомендует. По итогам реформы только несколько арбитражных учреждений получили право администрировать арбитраж⁵⁶.

Постоянно действующим арбитражным учреждением (далее – ПДАУ) является подразделение некоммерческой организации⁵⁷, выполняющее на постоянной основе функции по администрированию арбитража, то есть данное учреждение непосредственно не занимается разрешением споров, а лишь выполняет организационные функции по обеспечению третейского разбирательства (п. 9 ст. 2 Закона об арбитраже).

Закон четко разводит понятия «администрирование арбитража» и «функции третейского суда по разрешению спора». Так, администрирование арбитража есть выполнение ПДАУ организационных функций, включая деятельность по обеспечению процедур выбора, назначения или отвода арбитров, делопроизводство, организации сбора и распределения арбитражных расходов. Функции

⁵⁶ См. подробнее: Министерство юстиции Российской Федерации URL: <http://minjust.gov.ru/>

⁵⁷ Часть ст. 44 Закона об арбитраже содержит ряд ограничений относительно запрета на создания ПДАУ органами государственной власти, местного самоуправления, государственными и муниципальными учреждениями, государственными корпорациями, государственными компаниями, политическими партиями и религиозными организациями, адвокатскими образованиями, адвокатскими палатами субъектов Российской Федерации и Федеральной палатой адвокатов Российской Федерации, нотариальными палатами и Федеральной нотариальной палатой.

третейского суда по разрешению спора подразумевают исключительно деятельность третейского суда по рассмотрению и разрешению гражданских дел. Данное разграничение понятий в зависимости от выполняемых функций легло в основу разделения ПДАУ на аппарат арбитражного учреждения и третейских судей.

Арбитражные учреждения могут осуществлять только те виды деятельности по администрированию арбитража, которые сами указали в Правилах, представленных в процессе получения права на осуществление функций ПДАУ.

Основные функции арбитражного учреждения:

- 1) администрирование международного коммерческого арбитража;
- 2) администрирование арбитража внутренних споров;
- 3) выполнение отдельных функций по администрированию арбитража, в том числе функций по назначению арбитров, при осуществлении арбитража третейским судом, образованным сторонами для разрешения конкретного спора, без общего администрирования спора (ч. 18 ст. 44 Закона об арбитраже).

Так, ПДАУ может содействовать арбитражу *ad hoc*, образуемому для разрешения конкретного спора в подборе и назначении третейских судей, разрешении вопросов об отводах арбитров, осуществить организационно-техническую помощь (например, предоставить помещение, оказать услуги по предоставлению персонала и т.д.). Оказание подобного содействия возможно, если стороны в арбитражном соглашении предусмотрели условие обращения к определенному ПДАУ за содействием в организации и обеспечении арбитража *ad hoc*. Если арбитраж *ad hoc* не обращается за содействием к ПДАУ, организацией процесса разбирательства занимаются стороны или состав третейского суда.

По общему правилу третейский суд принимает дело в производство только при условии заключенного сторонами соглашения

сторон, называемого арбитражным соглашением. В юридической литературе можно встретить такие синонимичные понятия, как «третейское соглашение», «третейская оговорка», «третейская запись», «договор об арбитраже» и др.

Арбитражное соглашение – это соглашение сторон о передаче в третейский суд всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть в связи с каким-либо конкретным правоотношением, независимо от того, носило такое правоотношение договорный характер или нет.

В науке нет единой точки зрения относительно правовой природы арбитражного соглашения (договорная, процессуальная, смешанная теории). В судебной практике арбитражное соглашение оценивается как гражданско-правовая сделка и, рассматривая заявления об отмене решений третейских судов, государственный суд применяет нормы гражданского законодательства о признании сделок недействительными.

Арбитражное соглашение заключается в письменной форме. Закон допускает его заключение путем обмена письмами, телеграммами, телексами, телефаксами и иными документами, включая электронные документы, передаваемые по каналам связи, позволяющим достоверно установить, что документ исходит от другой стороны и содержащаяся в нем информация является доступной для последующего использования.

Арбитражное соглашение может представлять собой пункт в договоре, согласно которому в случае возникновения правового конфликта стороны обращаются в соответствующий третейский суд. В этом случае такое арбитражное соглашение называется арбитражной оговоркой.

Арбитражное соглашение может быть заключено даже после заключения основного договора. В этом случае оно оформляется в форме отдельного документа или дополнительного соглашения.

Арбитражное соглашение может быть заключено также после того, как спор стал предметом разбирательства в государственном суде. В этом случае государственный суд оставляет заявление без рассмотрения.

В арбитражном соглашении указываются такие существенные условия, как споры в связи с каким-либо правоотношением, которые могут быть переданы в третейский суд, суд, который будет рассматривать спор. Если дело передается на рассмотрение суда *ad hoc*, то необходимо указание на процессуальные правила рассмотрения и разрешения дела.

Арбитражное соглашение обладает автономностью по отношению к основному договору: если основной договор признан недействительным, то третейская оговорка остается действующей.

Актуальным является вопрос о том, какие дела могут быть переданы на рассмотрение третейского суда. Для этого в науке было выработано понятие «арбитрабельность», то есть свойство спора быть предметом третейского разбирательства. Бесспорно, что она напрямую связана с наличием и действительностью арбитражного соглашения. Спор является арбитрабельным, если арбитражное соглашение заключено правомочными сторонами и закон позволяет рассмотрение данного спора третейским судом.

Законодатель ограничил компетенцию третейских судов, предусмотрев возможность передачи на рассмотрение третейского суда по соглашению сторон только споров, возникающие из гражданско-правовых отношений, если иное не предусмотрено федеральным законом (ч. 3 ст. 1 Закона об арбитраже). Это связано с тем, что государство как властный субъект не может позволить частным юрисдикционным образованиям вмешиваться в публично значимые отношения. Публично-правовые споры, дела особого производства не подлежат передаче на рассмотрение арбитража.

Согласно правовой позиции Конституционного Суд РФ указание на такой критерий, как на гражданско-правовой характер спора, исключает возможность передачи в арбитраж дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, а также дел особого производства, что обусловлено характером гражданских правоотношений, основанных на принципах автономии воли и свободы договора⁵⁸. Категории дел, которые не могут быть переданы на рассмотрение третейского суда, более подробно перечислены в ст. 22.1 ГПК РФ и ст. 33 АПК РФ.

Также федеральным законом могут быть установлены ограничения на передачу спора в арбитраж (ч. 4 ст. 1 Закона об арбитраже). Так, например, ч. 1 ст. 6 Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»⁵⁹ установлена исключительная компетенция арбитражных судов по рассмотрению дел о банкротстве. Вопросы арбитрабельности корпоративных споров решены посредством нормативного закрепления перечня споров и исключения определенных их категорий из компетенции арбитражных судов (ст.ст. 33, 225.1 АПК РФ).

Законодатель существенно ограничил компетенцию третейских судов *ad hoc*:

1. Запрет на рассмотрение корпоративных споров.
2. Запрет на обращение в государственный суд за содействием в получении доказательств или принятии решения об избрании/отводе арбитров.

⁵⁸ Постановление Конституционного Суда РФ от 26 мая 2011 года № 10-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункта 2 статьи 1 Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации», статьи 28 Федерального закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним», пункта 1 статьи 33 и статьи 51 Федерального закона «Об ипотеке (залоге недвижимости)» в связи с запросом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации» // СЗ РФ. 2011. № 23. Ст. 3356.

⁵⁹ Федеральный закон от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.

3. Стороны, избравшие арбитраж *ad hoc*, не смогут заключить соглашение об окончательности арбитражного решения (арбитражное решение может быть отменено путем его обжалования в государственном суде). Такое условие может быть установлено в арбитражном соглашении, предусматривающем передачу спора на рассмотрение ПДАУ. Но в случае отсутствия компетенции у третейского суда рассматривать спор или вынесения решения, противоречащего публичному порядку, арбитражное решение может быть отменено государственным судом (вне зависимости от того, содержало оно такое условие или нет).

Порядок производства по гражданским делам в государственных судах регламентирован нормами ГПК РФ и АПК РФ. Процедура рассмотрения споров третейскими судами имеет свою специфику, поскольку устанавливается нормами Закона об арбитраже, соглашением сторон и правилами арбитража, являющимися локальным актом правового регулирования третейского разбирательства в целом. Законодательно предусмотрена необходимость наличия у постоянного арбитражного учреждения правил ПДАУ, которые представляют собой пакет локальных документов (уставы, положения, регламенты, правила арбитража), определяющих статус, организационную структуру учреждения, порядок формирования, полномочия и функции каждого из его органов; полномочия и функции его уполномоченных лиц, принимающих участие в процессе администрирования арбитража, порядок ведения третейского разбирательства и т.д. (ст. 2 Закона об арбитраже).

По общему правилу арбитражное разбирательство осуществляется на основе принципов законности, конфиденциальности, независимости и беспристрастности третейских судей, диспозитивности, состязательности и равного отношения к сторонам. Но в отличие от прежнего Закона о третейских судах из ныне действующего Закона об арбитраже законодатель изъял указание на прин-

ципы законности и конфиденциальности, а принцип равноправия преобразовал в принцип равного отношения к сторонам (ст. 18 Закона об арбитраже). Однако указанное изъятие принципов отнюдь не свидетельствует о том, что они прекратили свое действие. Они как действовали, так и продолжают действовать, поскольку ведение арбитража осуществляется в соответствии с принципом законности, а положения о конфиденциальности закреплены в ст. 21 Закона об арбитраже.

В научной литературе можно встретить высказывания о тождественности принципов третейского разбирательства и принципов гражданского судопроизводства. Указанное суждение представляется не совсем верным, поскольку принципы арбитража хоть схожи с основополагающими началами цивилистического процесса, но все же имеют свое особое наполнение, а некоторые из них присущи только третейскому разбирательству.

Так, например, принцип конфиденциальности, согласно которому третейский процесс осуществляется в закрытом режиме, в то время как в государственных судах в силу принципа гласности судебное разбирательство проводится открыто, за исключением ряда случаев. В целях сокрытия от общественности имеющихся разногласий по бизнесу субъекты экономической деятельности зачастую обращаются в третейский суд за разрешением спора. Посредством принципа конфиденциальности обеспечиваются определенные гарантии арбитрам, в частности, запрет на допрос арбитра об обстоятельствах, ставших ему известными при рассмотрении спора и в рамках административного и гражданского судопроизводства.

В силу принципа диспозитивности стороны арбитража вправе самостоятельно определить правила разбирательства, не противоречащие закону. В гражданском судопроизводстве диспозитивность ограничена нормами процессуального законодательства. Ряд

процедурных вопросов арбитражного разбирательства могут решаться диспозитивно по усмотрению сторон, в частности, выбор языка арбитража (третейское разбирательство может проводиться на том языке, согласие о котором было достигнуто сторонами).

Как известно, принцип состязательности заключается в том, что каждая сторона доказывает те факты и обстоятельства, на которых основывает свои требования и возражения. В гражданском судопроизводстве процесс доказывания строго регламентирован ГПК РФ, АПК РФ. Средства доказывания, представляемые сторонами, должны соответствовать требованиям процессуального закона. В арбитражном разбирательстве стороны могут самостоятельно определить правила доказывания, не противоречащие закону, виды средств доказывания, которые могут быть даже не закреплены в процессуальных нормах.

Принцип равного отношения к сторонам выражается в признании за ними равных процессуальных прав и запрете на получение преимуществ какой-либо одной стороной перед другой. Каждой стороне предоставляются одинаковые возможности в защите своих прав и законных интересов в третейском суде (изложение правовой позиции, представление доказательств, заявление ходатайств и т.д.). Арбитражное разбирательство проводится по процедурным правилам, единым для всех участников третейского процесса и установленным законом, соглашением сторон или правилами постоянно действующего учреждения.

Частью 1 ст. 16 Закона об арбитраже и Закона о МКА регламентирован так называемый «принцип компетенции компетенции», когда третейский суд должен самостоятельно решить вопрос о наличии либо об отсутствии у него права рассматривать переданный на его рассмотрение конфликт, то есть должен убедиться в собственной юридически значимой компетенции. Так, третейский суд проверяет наличие и действительность третейского соглаше-

ния, которое должно распространяться на данный спор. Принятие решения третейским судом должно состояться перед тем, как приступить к рассмотрению дела по существу, и может быть выражено в двух формах: 1) промежуточное решение (постановление предварительного характера) и 2) окончательное решение, принимаемое по существу спора.

Функции по рассмотрению и разрешению гражданских дел осуществляет третейский суд (Гл. 5, 6 Закона об арбитраже). Собственно третейский процесс есть система последовательно осуществляемых процедурных действий третейского суда и участников арбитражного разбирательства в связи с рассмотрением и разрешением дела. В зависимости от процессуальной цели все действия образуют этапы арбитража, следующие друг за другом: возбуждение дела, подготовка дела к третейскому разбирательству, разбирательство по делу с вынесением решения. Процесс рассмотрения и разрешения дела третейским судом во многом схож с рассмотрением и разрешением гражданских дел государственными судами в порядке искового производства.

Разбирательство в отношении конкретного спора считается начавшимся в день получения искового заявления ответчиком (ст. 23 Закона об арбитраже). Согласно п. 1 ст. 19 Закона об арбитраже стороны по своему усмотрению вправе договориться о процедуре третейского разбирательства, т.е. «тяжущимся» предоставлено право самостоятельно разработать собственные уникальные правила арбитража, не противоречащие законодательству. При отсутствии соответствующей договоренности третейский суд вправе осуществлять разбирательство в таком порядке, который он посчитает надлежащим, при условии соблюдения требований законодательства.

Статья 26 Закона об арбитраже устанавливает распределение бремени доказывания: каждая сторона должна доказывать те об-

стоятельства, на которые она ссылается. В то же время, указанная норма ничего не говорит об освобождении от доказывания. В связи с этим представляется целесообразным включение в Закон об арбитраже перечня обстоятельств, освобождающих стороны от доказывания.

Законом также установлено право третейских судов принимать обеспечительные меры. Но для исполнения определений государственного суда об обеспечении иска характерен принудительный порядок его реализации, а для постановлений третейского суда – добровольный, что на практике влечет проблемы, поскольку в случае неисполнения третейского акта в добровольном порядке заинтересованная сторона вынуждена обращаться в государственный суд с заявлением о принятии обеспечительных мер. Получается двухстадийный процесс, когда первым шагом является заявление в третейский суд о принятии обеспечительных мер, а вторым шагом – подобное заявление в государственный суд (в случае неисполнения определения третейского суда в добровольном порядке), что влечет затягивание процесса, когда ответная сторона в силу недобросовестности может быстро избавиться от имущества, подлежащего обращению к взысканию. Справедливой представляется высказанная в свое время профессором В.А. Мусиным точка зрения о возможности подачи стороной арбитража ходатайства о применении обеспечительных мер «непосредственно в государственный суд, минуя третейский»⁶⁰, что в настоящее время законодательно регламентировано ст. 9 Закона об арбитраже. Нормативное разрешение изложенной проблемы видится в закреплении за государственными судами исключительной компетенции по рассмотрению заявлений о принятии обеспечительных мер⁶¹.

⁶⁰ Комментарий к Федеральному закону «О третейских судах в РФ» / Отв. ред. А.Л. Маковский, Е.А. Суханов. М.: Статут, 2003. С. 110–111 (автор комментария – В.А. Мусин).

⁶¹ Котлярова В.В. О применении обеспечительных мер в арбитраже (третейском разбирательстве) // Третейский суд. 2017. № 3 (111). С. 172–176.

После того, как состав третейского суда сочтет, что все обстоятельства, связанные со спором, достаточно исследованы, он объявляет рассмотрение дела законченным и приступает к вынесению решения. Арбитражное решение считается принятым в тот день, когда оно подписано арбитрами. Порядок объявления третейского решения не урегулирован законом, а определяется локальными актами ПДАУ. В целях восполнения пробела Закон об арбитраже мог бы быть дополнен нормой, регламентирующей порядок объявления резолютивной части акта третейского суда после завершения слушания дела, а также отправки изготовленного в полном объеме решения сторонам и другим участникам разбирательства.

Законодатель, устанавливая принятие третейским судом решения в соответствии с условиями договора и с учетом применимых обычаев, исходит из того, что третейский суд разрешает спор по общему правилу в соответствии с нормами российского права, если стороны, в соответствии с российским правом, не избрали к своим правоотношениям в качестве применимого иностранное право. а условием принудительного исполнения решения третейского суда является его соответствие публичному порядку Российской Федерации (ст.ст. 31, 42 Закона об арбитраже).

Третейскому решению свойственны признаки, отличающие его от решений государственных судов. Так, судебное решение является правоприменительным актом. Оно обладает рядом свойств: общеобязательность, непререкаемость, исполнительность и преюдициальность. Судебное решение, выносимое государственным судом, вступает в законную силу. Решение третейского суда – это акт частного правоприменения. Оно не имеет публично-правовой природы и не вступает в законную силу, исполняется сторонами добровольно. Но в случае отказа проигравшей стороны исполнять арбитражное решение в добровольном порядке, лицо, в пользу которого вынесен третейский акт, вправе обратиться в госу-

дарственный суд заявлением о выдаче исполнительного листа на его принудительное исполнение. Но если для выдачи исполнительного листа на судебное решение законом не предусмотрено никаких проверок, то для получения исполнительного листа на третейское решение государственный суд должен его «проверить» по процессуальным основаниям, установленным ГПК и АПК РФ. Если компетентный суд удовлетворяет заявление о выдаче исполнительного листа, то определение о выдаче исполнительного листа наделяет арбитражное решение публично-правовыми чертами. Кроме того, решение третейского суда не обладает свойством преюдициальности. Так, в процессуальном законодательстве не упоминается об арбитражном решении как об основании освобождения от доказывания. Поэтому государственные суды не связаны решением третейского суда ни в части установленных фактов, ни в части выводов.

Закон об арбитраже не отвечает на вопрос, когда решение третейского суда вступает в законную силу, что явилось причиной формирования в юридической литературе различных точек подходов относительно данного аспекта. Согласно первой точке зрения решение третейского суда вступает в законную силу с момента его принятия, согласно второй – момент вступления арбитражного решения в законную силу поставлен в зависимость от наличия в третейском соглашении указания об окончательности решения третейского суда⁶². Неоднозначность правового регулирования вопроса вступления законную силу третейского решения создает трудности и неопределенности при его исполнении.

Третейское разбирательство гражданских дел является альтернативой государственного судопроизводства. Альтернативный характер третейского разбирательства не допускает одновремен-

⁶² См. подробнее: Чупахин И.М. Решение третейского суда: теоретические и прикладные проблемы М.: Инфотропик Медиа, 2015; Зайцев, И.А. Проблемы в деятельности третейских судов и пути их преодоления // Третейский суд. 2000. № 3. С. 33 и др.

ное исполнение в отношении одного и того же конфликта двух процессуальных форм. С тем же самым материальным спором, который был уже разрешен третейским судом, обратиться нельзя. Подтверждение альтернативности третейского разбирательства можно обнаружить в процессуальных нормах. Во-первых, одним из оснований для отказа в принятии искового заявления, как судом общей юрисдикции, так и арбитражным судом, является наличие ставшего обязательным решения третейского суда по тождественным спорам (ст. 134 ГПК РФ, ст. 127.1 АПК РФ). Во-вторых, если государственный суд в ходе судебного разбирательства обнаружит, что по данному делу уже есть решение третейского суда, то производство по делу прекращается (ст. 220 ГПК РФ, ч. 1 ст. 150 АПК РФ). В-третьих, если стороны рассматриваемого государственным судом гражданского дела в процессе судебного разбирательства решают передать дело в третейский суд, то судья должен разъяснить им последствия разрешения третейским судом (невозможность обращения с тем же спором в государственный суд после вынесения решения третейского суда). Если стороны настаивают на передаче в третейский суд дела, то государственный суд выносит определение об оставлении искового заявления без рассмотрения. При этом государственный суд проверяет действительность и исполнимость третейского соглашения. Но при обращении лица с иском заявлением государственный суд не проверяет по своей инициативе факт наличия заключенного третейского соглашения (если даже в материалах дела содержится арбитражная оговорка, суд не вправе отказывать в принятии искового заявления). Государственный суд по собственной инициативе в судебном заседании не ставит вопрос о наличии арбитражного соглашения. Это должна сделать одна из сторон (ст. 222 ГПК РФ, ч. 1 ст. 148 АПК РФ).

Законодательством не предусмотрен порядок обжалования третейского решения, но регламентирована возможность сторон

арбитражного разбирательства его оспорить (ст. 40 Закона об арбитраже). Указанная норма корреспондирует со ст. 230 АПК РФ и ст. 418 ГПК РФ. Законодатель не случайно оперирует понятием «оспаривание» (не «обжалование», предполагающее обращение в суд вышестоящей инстанции). Главным принципом взаимодействия является то, что государственные суды, не являясь вышестоящей инстанцией по отношению к третейскому суду, не вправе осуществлять ни апелляционный, ни кассационный пересмотр решений, выносимых третейским судом. Государственные суды осуществляют функции контроля и содействия в отношении деятельности третейских судов и не вправе «вмешиваться в существо» третейского решения, переоценивать фактические обстоятельства. Поэтому участники арбитража вправе оспорить третейское решение по процессуальным основаниям, а не точки зрения правильности разрешения дела.

Несмотря на то, что в ходе реформирования третейское законодательство претерпело существенные изменения, ряд вопросов все равно требует правового урегулирования. Значительные шаги на пути укрепления позиции третейского суда в современном российском обществе уже сделаны, но специфика и особая значимость данного института требуют постоянного нормативного совершенствования и контроля деятельности третейских судов со стороны государства.

§6. ДОСУДЕБНЫЙ (ПРЕТЕНЗИОННЫЙ) ПОРЯДОК УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ

Примирение сторон всегда предполагается как наиболее оптимальный способ урегулирования споров не только для сторон, но и для государства, что служит поводом для развития и внедре-

ния различных альтернативных способов разрешения конфликтов, к коим можно отнести досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров.

Данный правовой институт регламентирован современным процессуальным законодательством. ГПК РФ устанавливает соблюдение досудебного порядка урегулирования только в тех случаях, когда это предусмотрено федеральными законами или договором сторон, а в АПК РФ в 2016 году было введено императивное правило соблюдения указанного порядка по большинству экономических споров, возникающих из гражданских правоотношений.

Законодатель не раскрывает понятие досудебного порядка или претензионного порядка урегулирования споров, но встречаются фрагментарные упоминания о нем в правовых нормах. Согласно ст. 135 ГПК РФ, ст. 129 АПК РФ несоблюдение «досудебного порядка урегулирования спора» есть основание для возвращения искового заявления. В силу ст. 4 АПК РФ следует предпринять меры по «досудебному урегулированию» до обращения в суд путем направления претензии (требования). Статьи 131 ГПК РФ и 125 АПК РФ содержат требования к форме и содержанию искового заявления, в котором необходимо указать сведения о соблюдении «претензионного или иного досудебного порядка».

Не вызывает сомнений, что понятие «претензионный порядок» уже понятия «досудебный порядок», поскольку последнее из них не сводится исключительно к претензионной работе и может включать разные досудебные процедуры⁶³ (переговоры, досудебная медиация, сверка расчетов). В научной литературе претензионный порядок рассматривается как предъявление контрагенту

⁶³ Рожкова М.А. Правила оформления, предъявления и рассмотрения претензий. Приложение к ежемесячному юридическому журналу // Хозяйство и право. 2008. № 2. 64 с.; Клеандров М.И. Разрешение экономических споров в СНГ. Тюмень: ТВШ МВД РФ, 1996. С. 32.

требования до обращения в суд⁶⁴, как форма защиты прав путем «попытки урегулирования спора до передачи дела в суд»⁶⁵, как необходимое условие реализации права на судебную защиту⁶⁶, как вид альтернативного разрешения и урегулирования спора⁶⁷ и др. В судебной практике досудебный порядок урегулирования экономических споров понимается как взаимные действия сторон материального правоотношения, направленных на самостоятельное разрешение возникших разногласий⁶⁸. Видится вполне обоснованной позиция об отнесении данного правового института к одному из видов альтернативного разрешения и урегулирования споров. Также представляется целесообразным понимать досудебным (претензионным) порядком самостоятельные действия сторон материального правоотношения по урегулированию спора посредством предъявления претензии и ответа на нее.

Соблюдение досудебного (претензионного порядка) способствует снижению нагрузки судебной системы, повышению качества ее работы, уменьшению финансовых затрат, укреплению деловых отношений. Однако в нормах ни ГПК РФ, ни в АПК РФ не содержится указание на цели правового института, что приводит к непониманию участников гражданского оборота, зачем вообще к нему обращаться. Поэтому в современном юридическом сообществе соблюдение досудебного (претензионного) порядка зачастую расценивается как незначительный барьер перед обращением в суд,

⁶⁴ Быков А.Г., Витрянский В.В. Предприниматель и арбитражный суд. Практическое пособие по применению Арбитражного процессуального кодекса РФ. М.: Гуманитарное знание, 1992. С. 39.

⁶⁵ Павлова О. Институт досудебного порядка урегулирования споров // Арбитражный и гражданский процесс. 2007. № 5. С. 25–29.

⁶⁶ Медникова М.Е. Досудебное урегулирование споров в сфере экономической деятельности: проблемы теории и судебной практики: дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2006. С. 43.

⁶⁷ Мачучина О.А. Досудебный порядок и право на иск в арбитражном процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2016. № 6. С. 8–11.

⁶⁸ Определение Верховного Суда РФ от 20 февраля 2017 года № 306-ЭС16-16518 по делу № А49-7569/2016 // ИПС «КонсультантПлюс».

который надо формально преодолеть. Поэтому спорящие не прилагают взаимных усилий к мирному решению конфликта, а, наоборот, направляя претензию контрагенту, планируют прибегнуть к судебной защите своих нарушенных прав и законных интересов. Налицо несоответствие правового института поставленным целям.

В доктрине проблематично обнаружить значительное число оснований для классификации досудебного урегулирования споров ввиду малого количества фундаментальных работ по указанной тематике. Так, как правило, ученые выделяют добровольный и обязательный претензионные порядки (к первому из них стороны обращаются по собственной инициативе при отсутствии закона или условия договора, обязывающим их к этому; второй регламентирован правовыми нормами и должен быть соблюден в императивном порядке). В зависимости от формы закрепления досудебный порядок можно подразделить на порядок, регламентированный законом и установленный договором⁶⁹. Также предлагается классификация досудебных процедур в зависимости от вида спора, подлежащих урегулированию (досудебный порядок урегулирования споров, возникающих из гражданских правоотношений, налоговых споров, трудовых споров)⁷⁰.

Требований к форме и содержанию претензии в настоящее время не установлено. Как правило, она составляется в свободной форме. В советский период претензионный порядок был обязательным и устанавливался Положением о порядке предъявления и рассмотрения претензий предприятиями, организациями и учреждениями и урегулирования разногласий по хозяйственным договорам (утв. Постановлением Совета Министров СССР от 17 ок-

⁶⁹ Медникова М.Е. Досудебное урегулирование споров в сфере экономической деятельности: проблемы теории и судебной практики: дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2006. С. 57.

⁷⁰ Банников Р.Ю. Досудебный порядок урегулирования споров / науч. ред. В.В. Янков. М.: Инфотропик Медиа, 2012 // СПС «КонсультантПлюс».

тября 1973 года № 758⁷¹). В российском праве данный правовой институт был регламентирован Положением о претензионном порядке урегулирования споров (утв. Постановлением Верховного Совета РФ от 24 июня 1992 года № 3116-1⁷²). С 1 июля 1995 года оно утратило силу в связи с введением в действие АПК РФ 1995 года⁷³, в котором была предусмотрена норма о бесспорном списании задолженности со счета признанной должником суммы, и обязательный для хозяйствующих субъектов претензионный порядок был отменен. В 2016 году снова введен в ныне действующий АПК РФ. Однако никакого правового акта, устанавливающего порядок ведения претензионной работы, по сей день не принято.

В свете изложенного, в целях восполнения пробелов и формирования крепкой нормативной базы видится необходимым принятие отдельного правового акта, устанавливающего понятие, принципы, цели, виды, порядок осуществления альтернативных способов урегулирования споров, среди которых значился бы досудебный (претензионный) порядок. Также представляется логичным включить в текст закона положений о форме и содержании претензии, порядке ее предъявления, рассмотрения и ответа на нее⁷⁴. Создание подобных правовых основ будет способствовать успешному развитию примирительных процедур, а досудебное (претензионное) производство будет отвечать поставленным целям.

⁷¹ Постановление Совмина СССР от 17 октября 1973 года № 758 «Об утверждении Положения о порядке предъявления и рассмотрения претензий предприятиями, организациями и учреждениями и урегулирования разногласий по хозяйственным договорам» // СП СССР. 1973. № 23. Ст. 128 (утратило силу).

⁷² Постановление ВС РФ от 24 июня 1992 года № 3116-1 «Об утверждении Положения о претензионном порядке урегулирования споров» // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 30. Ст. 1791 (утратило силу).

⁷³ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 05 мая 1995 года № 70-ФЗ // СЗ РФ. 1995. № 19. Ст. 1709 (утратил силу).

⁷⁴ См. подробнее: Котлярова В.В. К вопросу о понятии досудебного урегулирования споров в цивилистическом процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2018. № 4. С. 58–63.

Раздел 2. ПЛАНЫ ПРАКТИЧЕСКИХ ЗАНЯТИЙ

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАНЯТИЕ 1

Тема 1. Юридический конфликт: понятие и особенности

1. Конфликт: понятие, виды.
2. Структура конфликта
3. Причины конфликта.
4. Стадии конфликта и его динамика.
5. Понятие, признаки, виды юридического конфликта. Проблема соотношения понятий «юридический конфликт» и «правовой конфликт».
6. Структура и стадии юридического конфликта.
7. Роль государства в урегулировании и разрешении юридических конфликтов.

Тема 2. Теоретические и правовые основы альтернативного урегулирования и разрешения споров

1. История развития альтернативного разрешения споров.
2. Нормативное регулирование альтернативного разрешения споров.
3. Виды альтернативных способов урегулирования и разрешения правовых конфликтов.
4. Альтернативные способы разрешения споров в зарубежных странах.

Задача 1

Начальник хозяйственного отдела Холин пообещал премировать сотрудников ко Дню работника торговли. Однако при распределении премии начальник не выделил ее одному работнику гр. Зайцеву. Основания для лишения стимулирующих выплат от-

существовали. Зайцев подошел к начальнику с вопросом о том, за что его депремировали.

Холин пояснил, что при составлении служебной записки за-был его указать.

Определите природу конфликта и обоснуйте ответ.

Задача 2

Юрисконсульт правового отдела АО «Парус» Иванова вернулась из арбитражного суда на рабочее место после судебного заседания, закончившегося вынесением судебного решения не в пользу акционерного общества. Узнав об этом, другая сотрудница отдела юрисконсульт Жабина стала упрекать Иванову в том, что она постоянно совершает ошибки в работе, что свидетельствует о ее некомпетентности, в связи с чем ее надо лишить ежемесячной премии. Иванова восприняла данные высказывания коллеги в качестве оскорбления. Между сотрудницами возникла конфликтная ситуация.

Определите структурные элементы конфликта. При каких обстоятельствах данный конфликт может преобразоваться в правовой?

Задача 3

Гр. Никоноров проживал с гр. Паниной в квартире, находящейся в общей долевой собственности (по $\frac{1}{2}$ доли). После смерти гр. Никонорова его племянник Ломакин вступил в наследство. После смерти соседа Панина сменила замки у входной двери и отказывается предоставить комплект ключей. Между Паниной и Ломакиным возник конфликт.

Проанализируйте ситуацию. Определите природу конфликта. Является ли он правовым? Какими законными способами Ломакин вправе защитить свои права?

Задача 4

Гр. Сидоров был принят на работу менеджером в отдел сбыта. При приеме на работу руководитель и начальник отдела пообещали через три месяца повысить его в должности и прибавить заработную плату за добросовестный труд и высокие показатели. Сидоров приступил к работе с воодушевлением, добросовестно трудился, задерживался после работы, выходил в выходные дни. Однако по истечении трех месяцев руководство его в должности не повысило, зарплату не прибавило, но нагрузку увеличило. Через полгода Сидоров устно обратился к руководителю с требованием либо повысить заработную плату, либо уменьшить нагрузку, на что получил ответ, что в ближайшее время его вопрос не решится ввиду отсутствия денежных средств у организации. После данного разговора Сидоров прекратил задерживаться на работе и выполнять работу сверх установленной нормы, чем стал вызывать недовольство руководства. Начальник отдела сказал, что Сидоров будет переведен на другую более низкооплачиваемую должность. Однако работник выразил свое резкое несогласие и поругался с начальником.

Проанализируйте ситуацию. Является ли конфликт правовым? Как работник может защитить свои права? Каким способом может быть урегулирован конфликт в досудебном порядке?

Задача 5

Калашников В.А. в порядке наследования стал собственником $\frac{1}{4}$ доли в праве собственности на жилое помещение (квартиру). Решив честно производить оплату за жилое помещение и коммунальные услуги пропорционально размеру своей доли, он обратился к другому долевному собственнику квартиры гр. Марченко ($\frac{3}{4}$ доли). Однако в ответ Марченко агрессивно отреагировала, заявив о нежелании разговаривать с «новоявленным» соседом и проживать с ним в одной квартире. Соглашения не достигнуто.

Является ли конфликт правовым? Определите предмет и объект конфликта. Каким образом он может быть урегулирован или разрешен?

ДЕЛОВАЯ ИГРА

Цель игры. Формирование и развитие у студентов умений анализировать конфликт, оценивать конфликтные ситуации и навыков их урегулирования.

Фабула. Администрация организации получает жалобу от работника (содержание определяется преподавателем). Директор издает приказ о создании рабочей группы из числа работников организации по рассмотрению жалобы и формированию предложений по решению проблемы.

Порядок проведения игры

1. Группа обучающихся делится на три команды:

- ***Руководство организации***

Примерный состав команды: директор, заместитель директора, главный бухгалтер.

- ***Рабочая группа по рассмотрению жалобы и выработке предложений***

Примерный состав рабочей группы: начальник финансово-экономического отдела, начальник отдела кадров, начальник юридического отдела, начальник отдела, в котором работает податель жалобы, представитель профсоюзного органа.

- ***Экспертная группа*** (определенное количество студентов)

2. Обучающиеся знакомятся с текстом жалобы и получают задание.

Участники второй команды изучают жалобу, обсуждают доводы заявителя, законность и обоснованность его требований и

вырабатывают предложения для решения проблемы. Участники первой команды готовятся заслушивать доклад и предложения второй группы и сделать вывод.

Участники третьей команды готовятся оценивать результативность работы первой и второй команд.

Ход игры

Директор открывает совещание, объявляет тему и предоставляет слово руководителю рабочей *группы по рассмотрению жалоб и выработке предложений* (второй команды).

Заслушивается доклад руководителя рабочей группы. После доклада администрация организации задает вопросы членам рабочей группы.

Далее заслушиваются мнения главного бухгалтера, заместителя директора. Директор принимает и объявляет решение.

После объявления директором решения выступают участники экспертной группы. Они оценивают работу первой и второй команд, делают аргументированные выводы об эффективности/неэффективности их работы, корректности и обоснованности предложений. Члены экспертной группы вправе высказывать замечания.

Далее преподаватель подводит общие итоги игры.

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАНЯТИЕ 2

Тема 3. Переговоры сторон как альтернативный способ урегулирования правовых конфликтов

1. Принципы осуществления примирительных процедур.
2. Понятие и функции переговоров как способа урегулирования споров.

3. Правовое регулирование института переговоров в российском законодательстве.
4. Виды переговоров.
5. Стадии переговоров.
6. Стратегии и тактики ведения переговоров.
7. Оформление результатов переговоров.

Задача 1

Получив заказ в форме заявки, ООО «Стройбаза» направило в адрес ООО «Новый дом» два экземпляра договора поставки строительных материалов на двух листах с приложением (спецификацией). На втором листе договора содержалось условие о внесении предварительной оплаты за поставляемые материалы, также в разделе «реквизиты сторон» стояли подпись директора и печать. ООО «Новый дом» заменило второй лист договора, а условие о предварительной оплате исправило на условие о поэтапной оплате товара (внесение анасовой суммы и полный расчет после поставки товара). Директор ООО «Новый дом» поставил подпись на последнем листе и скрепил печатью. Два экземпляра договора были направлены в адрес ООО «Стройбаза».

Оцените представленные обстоятельства. Считаются ли условия договора согласованными на условиях покупателя? Необходимо ли проведение переговоров в данной ситуации?

Задача 2

Супруги Ковалевы прожили совместно в зарегистрированном браке около 10 лет. Гр. Ковалева решила развестись ввиду отсутствия взаимопонимания. Совместных детей нет. Супруга предложила Ковалеву развестись через ЗАГС, а в отношении раздела нажитого имущества мирно договориться, а достигнутый результат договоренности оформить в виде соглашения о разделе иму-

щества у нотариуса. Ковалев признал предложение резонным, но не согласился с выдвигаемыми требованиями супруги. Ковалева предлагала разделить денежные средства, находящиеся в банке на счете мужа, поровну; загородный жилой дом оформить на свое имя, а двухкомнатную квартиру в центре города и автомобиль – на имя супруга.

Гр. Ковалев пояснил, что согласен поделить денежные средства, но не в равных долях, а $\frac{3}{4}$ – ему, а $\frac{1}{4}$ – супруге, поскольку это «кровно заработанные им деньги», а Ковалева все эти годы не работала и была домохозяйкой. На загородный дом она претендовать не может, поскольку он достался ему в наследство от отца. Двухкомнатная квартира также не должна входить в раздел имущества, поскольку приобреталась на деньги от продажи старой квартиры Ковалева, приобретенной до брака. Автомобиль предложил не включать в соглашение, а продать и денежные средства поделить поровну.

Оцените позицию каждого из супругов с правовой точки зрения. Какова выбранная Ковалевой стратегия? Могут ли, по Вашему мнению, супруги прийти к согласию на выдвинутых Ковалевым условиях?

Задача 3

Гр. Лисицына купила осеннее пальто на распродаже в магазине «Стиль» с 50-% скидкой. О своей удачной покупке она рассказала коллеге по работе. Выслушав, сотрудница сказала, что в другом магазине такое же пальто стоит на 1 000 рублей дешевле без скидок. Лисицына, сходя в другой магазин и убедившись в правдивости слов коллеги, отправилась в магазин «Стиль». В торговом зале она, подойдя к продавцу, потребовала расторгнуть договор купли-продажи и вернуть ей деньги за пальто, поскольку цена на него слишком завышена. Продавец отказался удовлетво-

ритель ее требование, указав, что, во-первых, у нее отсутствует кассовый чек, а, во-вторых, товары, приобретенные по распродаже, возврату и обмену не подлежат, о чем она была проинформирована при совершении покупки.

Дайте правовую оценку доводам Лисицыной и продавца. Какова выбранная Лисицыной стратегия? Как могут завершиться данные переговоры?

Задача 4

Работники частной медицинской клиники ООО «Око» вышли с письменным предложением к администрации общества начать коллективные переговоры с целью заключения коллективного договора. Руководство ответило на предложение отказом, мотивируя, что медицинская клиника является частной формой собственности, а не государственной, а также ссылаясь на малочисленность инициативной группы, но предложило рассмотреть возможность изменения условий труда в индивидуальном порядке.

Проанализируйте ситуацию. Оцените правомерность отказа администрации клиники. Каков должен быть алгоритм действий трудового коллектива и администрации клиники в ходе коллективных переговоров при условии одобрения руководством предложения работников?

ДЕЛОВАЯ ИГРА

Цель игры. Формирование и развитие у студентов умений выработки собственной позиции, оценивания позиции оппонента и навыков ведения переговоров.

Фабула. Между ООО «Молочный комбинат» и ООО «Продуктовый маркет» был заключен договор на поставку молочной продукции, по условиям которого поставщик обязуется поставить,

а покупатель – принять и оплатить товар в соответствии с договором и спецификацией к нему.

ООО «Продуктовый маркет» в рамках заключенного договора был поставлен комбинатом товар. Однако покупателем оплачено поставщику только 1/3 от общей стоимости поставленного товара. На вновь направленную заявку представители комбината ответили, что поставки новой продукции не будет, пока покупатель не расплатится за предыдущую с учетом выплаты неустойки по договору, о чем их юридический отдел уже составил письменное требование. Необходимо подготовить и провести переговоры между ООО «Молочный комбинат» и ООО «Продуктовый маркет» для урегулирования конфликтной ситуации.

Порядок проведения игры

1. Группа обучающихся делится на пять команд:

- *четыре команды (две команды выступают за поставщика, две команды – за покупателя);*

- *экспертная группа* (определенное количество студентов).

2. Обучающиеся знакомятся с текстом договора и спецификации и получают задание.

Участники каждой из четырех команд (в зависимости от того, на чьей стороне выступают) изучают договор, спецификацию, обсуждают законность и обоснованность требований поставщика, готовятся к переговорам (определяют сильные и слабые стороны участников конфликта, ставят желательные и допустимые цели, вырабатывают свою позицию, выбирают стратегию и тактику ведения переговоров). Из состава каждой команды выбирается по 2–3 представителя для представления и отстаивания интересов своей организации на переговорах.

Переговоры проводятся дважды по одной и той же фабуле (вначале – первая пара команд, затем – вторая пара команд).

Участники пятой команды готовятся оценивать результативность работы четырех команд.

Ход игры

Представители от двух команд садятся за стол переговоров и ведут их поэтапно:

- уточнение позиций сторон;
- обсуждение в целях поиска взаимоприемлемого решения;
- согласование позиций сторонами, выработка взаимоприемлемого решения и оформление договоренностей.

После завершения переговоров выступают участники экспертной группы. Они оценивают работу команд, делают аргументированные выводы об эффективности/неэффективности их переговоров, корректности и обоснованности предложений. Члены экспертной группы вправе высказывать замечания.

Далее преподаватель подводит общие итоги игры.

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАНЯТИЕ 3

Тема 4. Медиация как альтернативный способ урегулирования споров

1. Медиация: правовая природа, понятие.
2. Принципы медиации.
3. Виды медиации.
4. Стадии медиативной процедуры.
5. «Медиабельность» споров по российскому законодательству.
6. Требования, которым должен отвечать медиатор.
7. Ответственность медиатора.
8. Медиативное соглашение: правовая природа, порядок заключения и исполнения.

Задача 1

ООО «Самарабанк» обратилась в суд к заемщикам гр. Салову и гр. Саловой о взыскании задолженности. В судебном заседании представитель ответчиков просил отложить судебное разбирательство с целью мирного урегулирования спора. Однако представитель кредитной организации возражал против удовлетворения ходатайства. Несмотря на это, судом ходатайство ответчиков было удовлетворено, и разбирательство по делу отложено.

Проанализируйте ситуацию. Прав ли суд?

Задача 2

В ходе судебного разбирательства по гражданскому делу о взыскании суммы задолженности по договору займа стороны Перов и Вавилов пришли к договоренности обратиться к процедуре медиации. Судом заседание было отложено.

Стороны при активном участии медиатора заключили медиативное соглашение. В новое судебное заседание истцом Перовым и ответчиком Вавиловым было представлено мировое соглашение, по условиям которого истец отказывался от требований о взыскании задолженности по договору займа, соглашался принять в счет уплаты долга земельную долю (пай) в общем земельном участке сельскохозяйственного назначения. Было заявлено ходатайство об утверждении мирового соглашения.

При исследовании условий соглашения судом было установлено, что Вавилов участником долевой собственности на земельный участок не являлся и земельный участок в счет земельной доли должнику в натуре не выделялся.

Проанализируйте ситуацию. Как должен поступить суд?

Задача 3

В рамках рассмотрения в арбитражном суде спора между ООО «Тольяттикор» и ООО «Самарт» о расторжении договора

аренды ремонтного гаража и взыскании с ООО «Самарт» арендной платы за шесть месяцев (договор предусматривал ежемесячные платежи), стороны решили обратиться к процедуре медиации для мирного урегулирования возникшего между ними спора. Арбитражный суд удовлетворил совместное ходатайство сторон и отложил судебное заседание по делу.

В результате медиации сторонами было заключено соглашение, по которому истец отказывался от требования о расторжении договора. Ответчик обязывался выплатить денежную сумму, эквивалентную арендной плате за три месяца, а также в течение 6 месяцев осуществить согласованные с истцом улучшения арендованного имущества, которые переходят в собственность истца после прекращения договора аренды. Кроме того, стороны договорились о передаче в аренду ООО «Самарт» дополнительно трех стационарных домкратов для ремонта автомобилей.

Арбитражный суд отказался утвердить соответствующее медиативное соглашение сторон в качестве мирового, сославшись на допущенный ими выход за пределы заявленных требований, и продолжил рассмотрение дела.

Проанализируйте ситуацию. Правильно ли поступил суд?

Задача 4

Зайцев и Лисов являются участниками ООО «Лесное хозяйство», каждый из которых обладает долей в уставном капитале общества в размере 50%. Через два месяца заканчивается срок полномочий Зайцева как генерального директора общества, который бы желал быть избранным на новый срок. Однако Лисов предлагает назначить на должность генерального директора стороннее лицо. По Уставу общества образование исполнительных органов и досрочное прекращение их полномочий относятся к компетенции общего собрания. При этом если решение общего

собрания участников фактически будет принято одним участником, обладающим 50% доли в уставном капитале общества, то будет отсутствие необходимого кворума.

Возможно данную ситуацию урегулировать посредством процедуры медиации? Если да, то какие действия могут быть предприняты медиатором в данном случае? Каковы судебные перспективы разрешения проблемы?

Задача 5

Брак между супругами Зелениными был расторгнут мировым судьей судебного участка № N Самарской области. В период брака ими было приобретено имущество: квартира стоимостью 3 000 000 рублей, находящаяся в залоге у ПАО «КосмосБанк» и автомобиль MAZDA CX-5, стоимостью 1 000 000 рублей. Бывшие супруги не могут прийти к соглашению о разделе совместно нажитого имущества и с целью урегулирования спора обратились в ООО «Центр медиации». В ходе процедуры медиации было достигнуто соглашение, что Зелениной выделяется в собственность квартира, находящаяся в ипотеке у банка с обязательствами погашения долга на ранее заключенных условиях по кредитному договору, а супругу выделяется автомобиль.

Возможно ли заключение медиативного соглашения на таких условиях?

Вы – медиатор. Подготовьте письменно проект медиативного соглашения по условиям задачи.

ДЕЛОВАЯ ИГРА

Цель игры. Формирование и развитие у студентов умений анализировать конфликт, оценивать позиции сторон и навыков урегулирования споров с помощью медиации.

Фабула. Супруги Сенины, прожив 12 лет в браке, решили развестись. Брак между гр. Сениным и гр. Сениной был расторгнут мировым судьей судебного участка № N Самарской области. Сенин обратился в суд с иском к Сениной о разделе совместно нажитого имущества. В период брака супругами за счет общих средств было приобретено имущество: земельный участок 1 000 кв. м стоимостью 3 000 000 рублей, загородный дом стоимостью 10 000 000 рублей, расположенный на берегу реки Волги, автомобиль Toyota Camry 2021 г. выпуска стоимостью 1 400 000 рублей, право собственности на который зарегистрировано на имя супруги. Также Сениным был взят потребительский кредит в размере 1 200 000 тысяч рублей, оформленный на имя супруга.

Бывший супруг настаивает на признании за ним права собственности на участок, загородный дом и автомобиль, поскольку имущество было куплено на его деньги, а жена не работала и занималась домашним хозяйством, а также о признании суммы кредита, оформленного на имя супруга, общим долгом супругов.

Бывшая супруга заявила встречный иск и требует признать общим имуществом супругов земельный участок и загородный дом, разделить доли в указанном имуществе равными и признать за ней право собственности на 1/2 долю в праве собственности на земельный участок и дом; автомобиль ввиду неделимости имущества оставить в ее собственности с выплатой компенсации Сенину стоимости 1/2 доли; отказать в признании потребительского кредита общим долгом супругов, поскольку никогда об этом не знала и согласие на оформление договора не давала.

В ходе судебного заседания суд разъяснил участникам, что они вправе обратиться к медиатору с целью мирного урегулирования спора. Бывшие супруги решают прибегнуть в процедуре медиации.

Необходимо по фабуле задачи смоделировать и провести медиативную процедуру, результатом которой будет заключение соглашения.

Порядок проведения игры

1. Из числа обучающихся выбирают 3 человек (бывший супруг, бывшая супруга, медиатор).

2. Обучающиеся знакомятся с фабулой задачи и получают задание.

Командам дается 10–15 минут для обсуждения позиции каждой из сторон, тактики поведения и возможных вариантов будущего взаимоприемлемого решения.

Ход игры

1. Вступительное слово медиатора

Медиатор знакомится со сторонами, рассказывает о сути процедуры медиации и основных этапах, разъясняет их права и ответственность, объясняет свои функции в этом процессе.

2. Представление сторон

Стороны рассказывают о том, что произошло, и описывают свое видение ситуации конфликта.

Медиатор задает уточняющие вопросы сторонам, резюмирует позицию каждой стороны.

3. Дискуссия

Стороны высказывают замечания относительно притязаний, обмениваются мнениями.

Медиатор организует конструктивный диалог, формулирует основные вопросы, являющиеся предметом спора, определяет необходимость проведения индивидуальных встреч с каждой из сторон (кокус).

4. Индивидуальные встречи с каждой из сторон

Медиатор выясняет позицию стороны, формулирует вопросы для дальнейшего обсуждения на общей сессии, выявляет конфиденциальную и открытую информацию и согласовывает это со сторонами.

5. Формирование повестки дня

Медиатор согласовать со сторонами вопросы для обсуждения, определяет порядок их обсуждения, проверяет выдвигаемые пред-

ложения на реалистичность исполнения и соответствие интересам сторонам.

6. Генерация совместных предложений

Стороны высказывают предложения по решению каждого вопроса.

Медиатор помогает сторонам выделить те решения, с которыми согласны обе стороны, оказывает содействие сторонам в принятии решений по всем спорным вопросам, резюмирует итог договоренностей.

7. Подготовка соглашения

Стороны совместно с медиатором составляют соглашение, которое будут добровольно исполнять.

Медиатор следит за четкостью и конкретностью изложения условий соглашения, проверяет правильно ли стороны понимают последствия заключения соглашения, предлагает предусмотреть в соглашении санкции в случае невыполнения соглашения какой-либо из сторон.

8. Выход из процедуры

Медиатор благодарит стороны за работу, согласовывает дальнейшие намерения и действия сторон по исполнению соглашения, уточняет систему связи и информирования.

Условия соглашения анализируются всеми обучающимися.

Далее преподаватель подводит общие итоги игры.

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАНЯТИЕ 4

Тема 5. Судебное примирение как вид примирительной процедуры

1. Понятие судебного примирения и правовое регулирование.
2. Требования, предъявляемые к судебному примирителю.

3. Принципы проведения судебного примирения.
4. Порядок проведения процедуры.

Тема 6. Результаты проведения примирительных процедур

1. Виды результатов проведения примирительных процедур и их процессуальное оформление.
2. Понятие и правовая природа мирового соглашения.
3. Субъекты мирового соглашения.
4. Содержание мирового соглашения.
5. Процедура заключения, утверждения и юридические последствия мирового соглашения.
6. Соотношение медиативного и мирового соглашений.

Задача 1

Администрация городского поселения обратилась в арбитражный суд к ООО «Новоселы» с иском об обязанности безвозмездно устранить недостатки по муниципальному контракту на строительство трех 2-х этажных жилых домов.

В предварительном судебном заседании судья разъяснил сторонам их право урегулирования спора мирным путем посредством заключения мирового соглашения, на что истец и ответчик согласились. Представители администрации и ООО «Новоселы» под диктовку судьи составили и подписали текст мирового соглашения, которое было утверждено. Производство по делу прекращено в соответствии с ч. 2 ст. 150 АПК РФ.

Правильно ли поступил суд?

Задача 2

ООО «Перфект» и АО «Сигма» заключили мировое соглашение о выплате первым обществом в пользу второго суммы основ-

ного долга и процентов по договору займа в течение одного года с момента вступления в силу определения об утверждении соглашения. После его утверждения судом стороны заключили новое мировое соглашение, изменяющее условия первоначального мирового соглашения, по условиям которого срок выплаты денежных сумм сокращается до полугода. Стороны обратились в арбитражный суд с ходатайством о его утверждении.

Как должен поступить суд?

Задача 3

ПАО АКБ «Космосбанк» в Промышленный районный суд г. Самары с иском к гр. Зайцевой о взыскании кредитной задолженности, расходов по уплате государственной пошлины, обращении взыскания на предмет ипотеки – квартиру, путем реализации с публичных торгов. В судебном заседании между сторонами было заключено и утверждено судом мировое соглашение, по условиям которого Ответчица обязалась погасить задолженность в течение двух лет, осуществляя ежемесячные перечисления равными пропорциональными суммами в пользу истца. Через полгода гр. Зайцева обратилась в суд с заявлением о рассрочке исполнения судебного акта, указав, что с прежнего места работы была уволена, и в настоящее время работает в другой организации за меньшую заработную плату, приложив справку с нового места работы о ее ежемесячном размере.

Проанализируйте ситуацию. Как должен поступить суд?

Задача 4

ИП Криволапов обратился в арбитражный суд с заявлением к налоговому органу о признании недействительным решения о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения, поскольку, по его мнению, налоговый орган необосно-

ванно и незаконно доначислил НДС, ссылаясь на то, что налогоплательщик в момент заключения договоров купли-продажи нежилых помещений не был зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществлял предпринимательскую деятельность. В судебное заседание заявитель и заинтересованное лицо заявили ходатайство о заключении соглашения о примирении, по условиям которого стороны договорились снизить применимую налоговую ставку на 2%.

Возможно ли заключение соглашения о примирении по делам, возникающим из административных и иных публично-правовых отношений? Оцените условия соглашения в задаче с точки правовой зрения. Как должен поступить суд?

Задача 5

ООО «Техивест» обратилось в арбитражный суд ООО «Аль-янс» о взыскании основной суммы задолженности по договору на оказание транспортных услуг и процентов за пользование чужими денежными средствами.

Исковые требования удовлетворены решением суда первой инстанции, оставленным без изменения арбитражным апелляционным судом.

Арбитражный суд округа судебные акты нижестоящих инстанций отменил и утвердил заключенное сторонами мировое соглашение, согласно которому истец прощает ответчику часть суммы основного долга и проценты за пользование чужими денежными средствами, расходы за оплату государственной пошлины, а ответчик обязуется в течение десяти дней после утверждения судом данного соглашения уплатить истцу оставшуюся сумму долга. Производство по делу прекращено.

Одни из учредителей ООО «Техинвест» Курылин обратился с кассационной жалобой, в которой просил отменить постановление

окружного арбитражного суда в части прощения долга, ссылаясь на представленную в материалы дела справку, согласно которой сумма совершенной сделки по прощению долга составила 45% от стоимости всего имущества общества, в связи с чем ее следует квалифицировать как крупную сделку, совершенную без согласия общего собрания участников.

Дайте правовую квалификацию ситуации. Как должен поступить суд?

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАНЯТИЕ 5

Тема 7. Третейское разбирательство гражданских дел

1. Третейское разбирательство как альтернативный способ разрешения гражданско-правовых споров.
2. Правовой статус третейского суда. Виды третейских судов.
3. Порядок создания третейских судов.
4. Компетенция третейского суда. Арбитрабельность споров.
5. Основные принципы третейского разбирательства.
6. Требования к кандидатурам арбитров. Отводы.
7. Форма, виды и способы заключения арбитражного соглашения. Правовая природа арбитражной (третейской) оговорки.
8. Арбитражное разбирательство: место и язык арбитража, основные этапы.
9. Арбитражные расходы.
10. Решение третейского суда и порядок его вынесения.
11. Понятие и правовое регулирование международного коммерческого арбитража.
12. Компетенция международного коммерческого арбитража.
13. Процедура разбирательства в международном арбитраже.

14. Решение международного коммерческого арбитража: понятие, форма и содержание. Вынесение решения на согласованных условиях.

Задача 1

Между ООО «Динамика» (арендодатель) и ООО «Отель Лизинг» (арендатор) заключен договор аренды предприятия, согласно которому арендодатель, являясь собственником предприятия, сдал его в аренду. ООО «Динамика» обратилось в арбитражный суд Самарской области, поводом чему послужило неисполнение арендатором обязательств по внесению арендной платы за пользование арендованным имуществом.

В судебном заседании ООО «Отель Лизинг» возражал против рассмотрения данного спора в государственном суде, поскольку между сторонами имеется соглашение о его рассмотрении третейским судом.

Дайте правовую оценку ситуации. Как в данном случае должен поступить арбитражный суд?

Задача 2

ООО «Транссервис» обратилось в третейский суд с иском заявлением к обществу с ограниченной ответственностью «Стройбур» о взыскании 1 миллиона рублей неосновательного обогащения и процентов за пользование чужими денежными средствами. Согласно условиям договора на перемещение буровых установок, что в случае невозможности разрешения спора путем направления претензии, все споры, разногласия или требования, возникающие из данных правоотношений, подлежат рассмотрению в третейском суде, в соответствии с его регламентом.

Решением третейского суда в удовлетворении исковых требований было отказано. Не согласившись с решением третейского

суда, ООО «Транссервис» обратилось в арбитражный суд с заявлением о его оспаривании, мотивировав тем, что указанный спор не может быть предметом третейского разбирательства.

Проанализируйте доводы ООО «Транссервис» и дайте им правовую оценку. Как должен поступить арбитражный суд первой инстанции?

Задача 3

Решением третейского суда по делу № 00/0000 удовлетворены требования ООО «Строй на века» о взыскании с ООО «Техно» задолженности по договору строительного подряда и расходов на оплату арбитражного сбора.

Ссылаясь на неисполнение ООО «Техно» решения третейского суда, ООО «Строй на века» обратилось в арбитражный суд с заявлением о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение.

В судебном заседании представитель ООО «Техно» возражал против удовлетворения заявления, поскольку при рассмотрении спора третейским судом обществом не имело возможности оспорить представленные истцом документы, поскольку не было извещено о дате и времени судебного разбирательства в третейском суде.

Проанализируйте доводы ООО «Техно». Как должен поступить арбитражный суд?

Задача 4

Третейский суд решением по делу № 00/00-2021 взыскал в солидарном порядке в пользу ОА «Космосбанк» с ООО «Сталь-Самара», гражданина Зимина задолженность по договору об открытии невозобновляемой кредитной линии в размере 4 миллиона рублей.

В связи с неисполнением в добровольном порядке решения третейского суда банк обратился в Арбитражный суд Самарской области с заявлением о выдаче исполнительного листа на его принудительное исполнение.

В судебном заседании гр. Зимин заявил, что данный спор не входит в компетенцию арбитражного суда и может быть разрешен только судом общей юрисдикции, поскольку положенные в основу третейского решения договор поручительства к кредитному договору и договор залога (ипотеки) заключались должником как физическим лицом. АО «Космосбанк» возражало, поскольку на момент обращения с заявлением гр. Зимин имел статус индивидуального предпринимателя и в данном статусе заключал договор поручительства.

Компетентен ли арбитражный суд рассматривать данный спор? Как должен поступить арбитражный суд?

Задача 5

ООО «Стройдом» и ООО «Инвест» планируют заключить договор подряда на выполнение работ по укладке рулонных газонов общей площадью 12 тысяч кв.м.

Вы – юрисконсульт ООО «Стройдом». Составьте проект безальтернативной и альтернативной арбитражной оговорки, которые могут быть включены в условия договора подряда.

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАНЯТИЕ 6

Тема 8. Досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров

1. Досудебное (претензионное) урегулирование спора: понятие, общие признаки, функции, значение.
2. Виды досудебного (претензионного) порядка урегулирования споров.

3. Основные этапы претензионной работы.
4. Форма и содержание претензии, прилагаемые документы.
5. Условия и порядок предъявления претензий.
6. Споры, по которым соблюдение претензионного порядка, является обязательным.
7. Процессуальные последствия несоблюдения досудебного претензионного порядка урегулирования споров.
8. Правовые позиции ВС РФ относительно несоблюдения обязательного порядка досудебного претензионного порядка урегулирования споров (анализ судебной практики).

Примерная тематика докладов:

1. Досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров как форма защиты прав и законных интересов субъектов экономической деятельности.
2. Досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров как условие реализации права на предъявление иска.
3. Нарушение досудебного порядка урегулирования спора как злоупотребление правами.
4. Проблемы толкования и применения новых норм о досудебном урегулировании споров.
5. Пути совершенствования и тенденции развития законодательства, регламентирующего претензионный порядок урегулирования споров.

Задача 1

ПАО «Космосбанк» обратилось в Арбитражный суд Самарской области с заявлением о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда при автономной некоммерческой организации «Центр третейского разбирательства», принятого по делу № А55-0000 по иску Банка к ООО

«Самарский коттедж» о взыскании 2 000 000 рублей задолженности по договору о предоставлении банковской гарантии, а также о взыскании расходов по оплате третейского сбора.

Определением суда первой инстанции банку возвращено заявление о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда, поскольку заявителем не соблюден обязательный досудебный порядок разрешения спора.

Проанализируйте ситуацию. Правильно ли поступил суд? Вправе ли банк обжаловать определение суда о возвращении заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда?

Задача 2

Гр. Зайцева обратилась в Арбитражный суд Самарской области с иском к супругу гр. Зайцеву, ООО «Промконструкции» и налоговому органу о признании недействительными (незаконными) сделки по отчуждению доли гр. Зайцева в ООО гр. Волкову и решения налогового органа о государственной регистрации внесения изменений в сведения о юридическом лице.

В судебном заседании Ответчик гр. Зайцев просил оставить исковое заявление без рассмотрения на основании несоблюдения обязательного досудебного порядка урегулирования спора.

Вы – в роли судьи. Дайте оценку доводам Ответчика. Как следует поступить в данной ситуации?

Задача 3

ООО «Управляющая компания ЖКХ» обратилось в антимонопольный орган с жалобой на действия АО «Ветэнерго», выразившиеся в неправомерном выставлении счетов на оплату электрической энергии по двум многоквартирным домам, в отношении которых управляющая компания уже не является исполнителем коммунальных услуг.

В ходе проверки было установлено, что указанные дома вышли из-под управления управляющей компании. Однако АО «Ветэнерго» производило начисление платы за электрическую энергию и выставляло счета-фактуры за ее потребление, включая, в том числе, показания приборов по указанным двум домам, а также направляло в адрес управляющей компании письма с предупреждением отключения от источников энергоснабжения точек поставок, подпадающих под бездоговорное потребление. Решением антимонопольного органа АО «Ветэнерго» было признано нарушившим нормы законодательства о защите конкуренции.

Акционерное общество, посчитав, что решение антимонопольного органа незаконным и нарушающим права и законные интересы организации в сфере экономической деятельности, обратилось в арбитражный суд с соответствующим заявлением.

Должен ли суд принять исковое заявление или вернуть его в связи с отсутствием в приложениях доказательств соблюдения досудебного порядка урегулирования спора?

Задача 4

В Арбитражный суд Самарской области поступило исковое заявление АО «Транзит» о взыскании денежных средств с ООО «Спутник» (суммы основного долга и процентов за просрочку исполнения обязательств) по договору целевого займа, с приложением в качестве доказательства соблюдения досудебного порядка урегулирования спора копию претензии и распечатку с электронной почты Истца о ее направлении Ответчику. Исковое заявление было принято к производству.

В заседании представителем Ответчика был представлен отзыв на исковое заявление, в котором он просил оставить исковое заявление без рассмотрения на основании п. 2 ч. 1 ст. 148 АПК РФ в связи с несоблюдением досудебного порядка урегулирования

спора. Представитель Ответчика указал, что претензию, направленную в его адрес по электронной почте, он не получал, а также указанными действиями Истец нарушают условие договора целевого займа об обязательной письменной форме всех уведомлений и претензий, связанных исполнением Сторонами обязательств по договору.

Дайте правовую оценку доводам Ответчика. Что в данной ситуации может являться надлежащим доказательством соблюдения досудебного порядка урегулирования спора?

Задача 5

В результате дорожно-транспортного происшествия, произошедшего по вине водителя ООО «Дизельтранс», осуществлявшего перевозку аккумуляторных батарей, был поврежден груз. Согласно заключению оценщика ООО «Эксперт» использование аккумуляторных батарей, поврежденных в результате ДТП, по прямому функциональному назначению и для дальнейшей реализации невозможно.

ИП Малышевой С.В. в адрес ООО «Дизельтранс» была направлена претензия о возмещении в добровольном порядке ущерба, причиненного ее грузу. Ответа на претензию не последовало.

ИП Малышева С.В. обратилась в Арбитражный суд Самарской области с исковым заявлением к ООО «Дизельтранс» о взыскании ущерба в размере 520 000 руб., расходов на оплату услуг оценщика в размере 4 000 руб. и услуг представителя в размере 20 000 руб. на основании ст.ст. 1064, 1068, 1072, 1079 ГК РФ.

Определением арбитражного суда с согласия истца к участию в деле в качестве соответчика привлечено АО «Страховая компания».

В судебном заседании представитель первого соответчика ООО просил оставить исковое заявление без рассмотрения, так как

в дело привлечен второй соответчик, в адрес которого претензия не направлялась. Страховщик (второй соответчик) заявил, что с иском не согласен, поскольку истцом не соблюден досудебный порядок урегулирования спора, и заявление о выплате страхового возмещения и претензия до обращения истца в суд и привлечения его в качестве соответчика в его адрес не направлялись.

Дайте правовую квалификацию данной ситуации. Оцените доводы соответчиков. Как должен поступить суд?

Задача 6

Гр. Петрушин обратился в суд с иском к ООО «Новоселы» о расторжении договора участия в долевом строительстве многоквартирного жилого дома, взыскании уплаченной по договору суммы, неустойки, штрафа, компенсации морального вреда и судебных расходов, также штрафа в размере 50%.

В обоснование иска указал, что истец заключил с ответчиком договор участия в долевом строительстве жилого дома, по условиям которого застройщик принял на себя обязательство ввести указанный дом в эксплуатацию и передать в собственность участника долевого строительства квартиру в чистовой отделке. Цена договора составила 2 миллиона рублей. Однако в установленный срок условия договора ответчиком не исполнены. До настоящего времени акт приема-передачи квартиры между сторонами не подписан.

Решением районного суда исковые требования гр. Петрушина были удовлетворены в полном объеме.

В апелляционной жалобе ООО «Новоселы» просит решение отменить, считает его незаконным, ссылаясь на несоблюдение истцом досудебного порядка урегулирования спора.

Обоснованы ли доводы Ответчика, изложенные в апелляционной жалобе? Как следует поступить суду апелляционной инстанции? Обоснуйте ответ.

Задача 7

Компания «Amor Ltd» обратилось в Арбитражный суд Пензенской области к ИП Коноваловой Е.И. о взыскании 40 000 руб. компенсации за нарушение прав, выразившееся в хранении, реализации контрафактного товара (детской игрушки в виде медведя), в оформлении которого незаконно использованы изображения, сходные до степени смешения с товарным знаком истца, а также 30 000 руб. компенсации за нарушение исключительных авторских прав на персонаж “Pretty Teddy”.

Определением Арбитражного суда Пензенской области, оставленным без изменения постановлением Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда, исковое заявление компании было возвращено на основании п. 5 ч. 1 ст. 129 АПК РФ, поскольку, заявителем не соблюден претензионный порядок урегулирования спора с предпринимателем. При этом суды указали, что претензия, направленная истцом в адрес ответчика, не содержит конкретизированного требования о взыскании компенсации в заявленном размере.

Компания, не согласившись с судебными актами, обратилась в кассационный суд с кассационной жалобой, указав в обоснование, что в материалах дела имеется копия претензионного письма, направленного предпринимателю, а также почтовая квитанция, подтверждающая направление претензии ответчику. Претензия содержит требование снять с продажи и прекратить торговлю контрафактной продукцией, а также в месячный срок связаться с представителем правообладателя для внесудебного урегулирования спора и разрешения вопроса о выплате ему компенсации за нарушение его прав под угрозой обращения за судебной защитой нарушенного права на свои исключительные права на объекты интеллектуальной собственности, в том числе обращения за взысканием соответствующих компенсаций от 10 000 до

5 000 000 рублей, определяемых по усмотрению суда в порядке, ст.ст. 1250, 1252, 1515 ГК РФ, а также обращения в правоохранительные органы.

Дайте оценку доводам компании. Можно ли расценивать указание на нормы гражданского законодательства, устанавливающие минимальный и максимальный размер компенсации, которая может быть предъявлена правообладателем к взысканию, в качестве соблюдения надлежащего внесудебного порядка урегулирования спора? Как, по Вашему мнению, должен поступить суд?

Задача 8

Гр. Лаптева обратилась за помощью в юридическую консультацию по вопросу возврата денежных средств, уплаченных контрагенту по договору строительного подряда.

Между гр. Лаптевой и ООО «Стройдом» был заключен договор строительного подряда, по условиям которого Подрядчик обязуется выполнить комплекс работ по ремонту фасада жилого дома по заданию Заказчика на общую сумму 500 тысяч рублей. Согласно условиям договора срок выполнения работ составил 6 месяцев с момента получения ООО «Стройдом» предоплаты. На следующий день после заключения договора гр. Лаптевой были переданы денежные средства в размере 100 тысяч рублей в качестве предоплаты по договору.

Однако через неделю гр. Лаптева получила по почте копию решения Промышленного районного суда г. Самары, согласно которому на указанный жилой дом в соответствии с договором залога, заключенным от имени ее мужа, обращено взыскание, и он подлежит продаже с публичных торгов.

На тот момент ООО «Стройдом» к выполнению работ еще не приступил.

Вы – юрист-консульт. Помогите г-не Лаптевой составить проект претензии в адрес ООО «Стройдом» о расторжении договора и возврате уплаченной суммы со ссылкой на нормы закона.

Задача 9

Между ООО «Юждортранс» (Поставщик) и АО «Автомост» (Покупатель) заключен договор поставки, которым согласованы цена, порядок, условия оплаты и поставки товара, а также меры ответственности за неисполнение обязательств в виде неустойки в размере 0,01% от суммы неоплаченного товара за каждый день просрочки.

Во исполнение обязательств Поставщик поставил обусловленный договором товар, что подтверждается товарными накладными. Товар принят уполномоченным представителем акционерного общества, что подтверждается подписью и оттиском печати на товарных накладных; претензий в отношении поставленного товара не поступало.

В установленный в договоре срок оплата за поставленный товар в размере 800 тысяч рублей от АО «Автомост» не осуществлена.

Вы – юрист-консульт ООО «Юждорстрой». Подготовьте проект требования (претензии) в адрес АО «Автомост» о выплате задолженности за поставленный товар и неустойки за просрочку оплаты товара.

ПРИМЕРНАЯ ТЕМАТИКА ДОКЛАДОВ, РЕФЕРАТОВ

1. Юридическая конфликтология
2. Лестница эскалации конфликта
3. Ложный юридический конфликт
4. АРС в США
5. История развития и современное состояние института АРС в Англии
6. АРС во Франции и Италии
7. АРС в Германии
8. АРС в Китае и Японии
9. «Collaborative law»: понятие, сущность, значение, соотношение с другими процедурами
10. Гарвардская школа переговоров
11. Участие адвоката в переговорах
12. Деловое общение: понятие, особенности, виды
13. Деловое общение: приемы и техники эффективной коммуникации
14. Участие в медиации представителей сторон и их статус
15. Определение необходимости участия в процедуре медиации психологов, юристов, экспертов и т.д. и их статус
16. Проблемы применения медиации при урегулировании различных категорий споров
17. Медиация в зарубежных странах (на примере США, Англии и Франции)
18. Перспективы развития института медиации в России
19. Профессиональная этика медиатора
20. СРО медиаторов
21. Формирование, становление и развитие института мирового соглашения
22. Мировое соглашение по делам о несостоятельности (банкротстве)

23. Мировое соглашение в неисковых видах производств
24. Институт мирового соглашения в европейских странах
25. Принцип диспозитивности в третейском разбирательстве
26. Принцип конфиденциальности в третейском разбирательстве
27. Участники третейского разбирательства
28. Применение примирительных процедур в третейском разбирательстве
29. Осуществление государственными судами функций содействия и контроля третейским судам
30. Третейские суды за рубежом
31. Понятие и правовое регулирование международного коммерческого арбитража
32. Специальные виды международного арбитража (инвестиционный, морской и др.)
33. Оспаривание решения международного коммерческого арбитража
34. Признание и приведение в исполнение решений международного арбитража
35. Формирование, становление и развитие института досудебного (претензионного) порядка урегулирования споров в российском праве

ВОПРОСЫ ДЛЯ ПОДГОТОВКИ К ПРОМЕЖУТОЧНОЙ АТТЕСТАЦИИ

1. Правовое регулирование альтернативного разрешения споров
2. Виды альтернативных способов урегулирования и разрешения правовых конфликтов
3. Конфликт: понятие, виды, структура, стадии
4. Юридический конфликт: понятие, виды, признаки
5. Переговоры: понятие, функции, правовое регулирование
6. Стадии переговоров и оформление результатов их проведения
7. Медиация: правовые основы, понятие, виды
8. Принципы медиации
9. Стадии медиативной процедуры
10. «Медиабельность» споров по российскому законодательству
11. Правовой статус медиатора
12. Медиативное соглашение и мировое соглашение: отличия и процессуальные последствия неисполнения условий каждого из соглашений
13. Третейское разбирательство как альтернативный способ разрешения гражданско-правовых споров
14. Правовой статус третейского суда. Виды третейских судов
15. Порядок создания третейских судов
16. Компетенция третейского суда. Арбитрабельность споров
17. Принципы третейского разбирательства
18. Правовой статус арбитра
19. Арбитражные соглашения: понятие, порядок заключения. Арбитражная (третейская) оговорка
20. Этапы третейского разбирательства

21. Арбитражные расходы
22. Арбитражное решение: понятие, свойства и порядок его вынесения
23. Обжалование решения третейского суда: сроки, основания, правовые последствия
24. Выдача исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда: сроки, основания, правовые последствия
25. Понятие и правовое регулирование международного коммерческого арбитража
26. Основания передачи спора на рассмотрение международного коммерческого арбитража, процедура рассмотрения и разрешения спора и вынесения решения
27. Оспаривание решения международного коммерческого арбитража
28. Признание и приведение в исполнение решений международного арбитража
29. Претензионный порядок урегулирования споров: понятие, признаки и функции
30. Категории дел, по которым требуется обязательное соблюдение претензионного порядка урегулирования споров
31. Форма и содержание претензии, прилагаемые документы. Порядок предъявления и рассмотрения претензий
32. Процессуальные последствия несоблюдения досудебного претензионного порядка урегулирования споров

СПИСОК РЕКОМЕНДОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года) // СЗ РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.
2. Федеральный конституционный закон от 26 февраля 1997 г. № 1-ФКЗ «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации» // СЗ РФ. 1997. № 9. Ст. 1011.
3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 года №138-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.
4. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 года №95-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3012.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.
6. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26 января 1996 года № 14-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.
7. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26 ноября 2001 года № 146-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4552.
8. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006 года № 230-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 52 (1 ч.). Ст. 5496.

9. Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 года № 223-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

10. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 года № 197-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 1 (ч. 1). Ст. 3.

11. Жилищный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 года № 188-ФЗ // СЗ РФ. 2005. № 1 (ч. 1). Ст. 14.

12. Земельный кодекс Российской Федерации от 25 октября 2001 года №136-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 44. Ст. 4147.

13. Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08 марта 2015 года № 21-ФЗ // СЗ РФ. 2015. № 10. Ст. 1391.

14. Закон РФ от 07 июля 1993 года № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже» // Российская газета. 1993. № 156.

15. Федеральный закон от 27 июля 2010 года № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // СЗ РФ. 2010. Ст. 4162.

16. Федеральный закон от 7 мая 2013 г. № 78-ФЗ «Об уполномоченных по защите прав предпринимателей в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2013. № 19. Ст. 2305.

17. Федеральный закон Российской Федерации от 29 декабря 2015 года № 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2016. № 1 (ч. 1). Ст. 2.

18. Федеральный закон от 4 июня 2018 г. № 123-ФЗ «Об уполномоченном по правам потребителей финансовых услуг» // СЗ РФ. 2018. № 24. Ст. 3390.

19. Федеральный закон от 24 июля 2002 года № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3019 (утратил силу).

Основная литература

20. Альтернативное разрешение споров: учебник / под ред. Е.А. Борисовой. М.: Городец, 2019. 416 с.

21. Зарубина М.Н., Потапенко Е.Г. Альтернативные процедуры разрешения экономических споров: учебник. М.: Проспект, 2017. 192 с.

22. Нагайцев В.В., Оболянский Г.В. Юридическая конфликтология: учебное пособие для вузов. М.: Юрайт, 2020. 139 с.

Дополнительная литература

23. Аболонин В.О. Судебная медиация: теория, практика, перспективы. М.: Инфотропик Медиа, 2014. 408 с.

24. Банников Р.Ю. Досудебный порядок урегулирования споров / науч. ред. В.В. Ярков. М.: Инфотропик Медиа, 2012. 240 с.

25. Борисова Е.А. Российская процедура медиации: концепция развития // Вестник МГУ. 2011. № 5. С. 18–30.

26. Жуйков В.М. Роль суда в примирении сторон по гражданским делам // Российский судья. 2019. № 9. С. 24–30.

27. Загайнова С.К. Совершенствование института примирения в гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2019. № 7. С. 24–28.

28. Зверева Н.С. Взаимодействие альтернативных методов урегулирования споров и гражданского судопроизводства в праве России и Франции / под ред. В.В. Яркова. М.: Статут, 2017. 384 с.

29. Калашникова С.И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции. М.: Инфотропик. 304 с.

30. Котлярова В.В. О применении обеспечительных мер в арбитраже (третейском разбирательстве) // Третейский суд. 2017. № 3 (111). С. 172–176.

31. Котлярова В.В. О субъектном составе участников мирового соглашения в гражданском судопроизводстве // Актуальные проблемы российского права. 2017. № 11 (84). С. 96–102.

32. Котлярова В.В. К вопросу о понятии досудебного урегулирования споров в цивилистическом процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2018. № 4. С. 58–63.

33. Медникова М.Е. Досудебное урегулирование споров в сфере экономической деятельности: проблемы теории и судебной практики: дисс... канд. юрид. наук. Саратов, 2006. 231 с.

34. Морозов М.Э., Шолов, М.Г. Процессуальные вопросы третейского разбирательства в России // Третейский суд. 2000. № 3. С. 18–32.

35. Носырева Е.И. Альтернативное разрешение гражданско-правовых споров в США: дис. ... доктора юр. наук. М.: Институт государства и права РАН, 2001. 362 с.

36. Павлова О. Институт досудебного порядка урегулирования споров // Арбитражный и гражданский процесс. 2007. № 5. С. 25–29.

37. Примирительные процедуры в гражданском, уголовном и административном судопроизводстве Российской Федерации: научно-практическое пособие / Ю.Ф. Беспалов, А.Ю. Беспалов, Д.В. Гордеюк и др.; отв. ред. Ю.Ф. Беспалов. Москва: Проспект, 2018. 128 с.

38. Решетникова И., Колясникова Ю. Медиация и арбитражный процесс // Арбитражный и гражданский процесс. 2007. № 5. С. 29–31.

39. Суханов Е.А. Третейские суды при ТПП как эффективная форма развития разбирательства экономических споров // Третейский суд. М.: Юрист, 2008, № 4 (58). С. 20–24.

40. Трещева Е.А. Субъекты арбитражного процесса. Часть I: Общие теоретические вопросы: понятия и классификация субъектов: монография. Самара: Самарский университет, 2007. 212 с.

41. Трещева Е.А. Субъекты арбитражного процесса. Часть II: Правовое положение лиц, участвующих в деле, в арбитражном процессе: монография. Самара: Самарский университет, 2007. 354 с.

42. Хрестоматия альтернативного разрешения споров: Учебно-методические материалы и практические рекомендации / Сост. Г. В. Севастьянов. СПб.: АНО «Редакция журнала «Третейский суд», 2009. 528 с.

43. Худойкина Т.В. Разрешение правовых споров и конфликтов с помощью примирительных процедур // Мировой судья. 2004. № 4. С. 17–19.

44. Юдин А.В. Способы выхода сторон из гражданского и арбитражного процесса: общая характеристика и критерии правомерности // Российская юстиция. 2010. № 4. С. 31–34.

45. Юдин А.В. Категория «риск» в гражданском судопроизводстве // Вестник гражданского процесса. 2014. № 5. С. 11–53.

46. Юдин А.В. Недействительность отказа от права на обращение в суд в цивилистическом процессе: теоретико-практические проблемы // Вестник гражданского процесса. 2017. № 3. С. 11–33.

47. Юдин А.В. Последствия нарушения процессуальных норм о примирительных процедурах в гражданском судопроизводстве (к принятию Федерального закона от 26 июля 2019 г. № 197-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации») // Актуальные проблемы государства и права. 2019. Т. 3. № 12. С. 549–557.

Учебное издание

Котлярова Вера Викторовна

**АЛЬТЕРНАТИВНЫЕ СПОСОБЫ
УРЕГУЛИРОВАНИЯ И РАЗРЕШЕНИЯ
СПОРОВ В РОССИИ**

Учебное пособие

Под редакцией доктора юридических наук А.В. Юдина

Текст печатается в авторской редакции
Компьютерная верстка *А.С. Никитиной*

Подписано в печать 17.03.2021. Формат 60x84 1/16.

Бумага офсетная. Печ. л. 6,5.

Тираж 120 экз. (1-й з-д 1–25). Заказ .

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«САМАРСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ ИМЕНИ АКАДЕМИКА С.П. КОРОЛЕВА»
(САМАРСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ)
443086, САМАРА, МОСКОВСКОЕ ШОССЕ, 34.

Издательство Самарского университета.
443086, Самара, Московское шоссе, 34.