

Лишаев Сергей
Lishaev Sergey

Научный руководитель: д.ю.н, доцент, Юдин А.В.
Supervisor: doc Yudin A.V.

Самарский университет, студент 2 курса магистратуры
Samara University, a second year student magistracy

Партисипативная процедура или переговоры с участием адвокатов Participatory procedure or negotiations with the participation of lawyers

The article deals with the study of the institute of the participatory procedure, which is a novelty in the field of alternative dispute resolution methods. The process of legislative consolidation of the participatory procedure is considered. The analysis of the features of its application.

Статья посвящена исследованию института партисипативной процедуры, являющейся новеллой в области альтернативных способов урегулирования споров. Рассматривается процесс законодательного закрепления партисипативной процедуры. Проведен анализ особенностей ее применения.

Ключевые слова: партисипативная процедура, адвокат, партисипативное соглашение, альтернативный способ урегулирования спора.

В гражданском процессе под партисипативной процедурой можно понимать переговорный процесс урегулирования спора между сторонами с обязательным участием их адвокатов, без участия судьи, в целях достижения ими взаимоприемлемого решения; и реализуемая по добровольному согласию сторон.

На данный момент партисипативная процедура является новеллой в области альтернативных способов урегулирования споров. К странам, в которых партисипативная процедура закреплена на законодательном уровне и успешно используется, можно отнести Францию и Казахстан.

Предложение комиссии Сержа Гиншара в докладе «Обоснованное стремление к мирному правосудию» от 30 июня 2008 г» состояло в создании во французской правовой системе такой процедуры, которая бы облегчала мирное урегулирование споров под влиянием участвующих в процедуре адвокатов, а в случае неурегулирования спора в рамках данной процедуры предполагала бы упрощенный переход к судебному разбирательству и ускоренное рассмотрение и разрешение дела.¹³⁶

В итоге на законодательном уровне партисипативная процедура во Франции была закреплена в ГК и ГПК ФР в ходе проведения последних реформ в области альтернативного разрешения споров (далее по тексту АРС) в 2010-2011 г.г.

Начало партисипативной процедуры знаменуется подписанием сторонами спора специального соглашения. Партисипативное соглашение, учитывая ст. 2063 ГК ФР и ст. 1545 ГПК ФР, обязательно должно включать в себя: условие о сроке проведения партисипативной процедуры, предмете спора, документах и информации, необходимой для разрешения спора, и порядке обмена ими. В соглашении обязательно должна быть указана полная информация об адвокатах сторон.¹³⁷

Обязательно стоит отметить, что во Франции использование данного вида АРС возможно только до передачи дела на рассмотрение в суд. Неисполнение соглашения о проведении партисипативной процедуры одной из сторон наделяет вторую сторону правом обратиться в суд за разрешением спора до истечения срока соглашения.

¹³⁶ Commission sur la des contentieux par Serge Guinchard, L'ambition d'une justice apaisée, Rapport au garde des Sceaux, Paris, 2008. P. 23.

¹³⁷ G'ssell-Macrez. Vers la justice participative, Pour une "l'ombre du droit. Recueil Dalloz, 2010. P. 2450.

В соответствии с положениями ст. 1543 ГПК ФР партисипативная процедура состоит из конвенционной процедуры и процедуры судебного разбирательства.

Конвенционная процедура направлена на достижение сторонами соглашения по вопросу возможного варианта урегулирования спора. В ходе процедуры судебного разбирательства, принимая во внимание достигнутые в ходе конвенционной процедуры результаты, стороны могут:

- направить в суд на утверждение достигнутое между сторонами соглашение по урегулированию спора (положительный результат);
- при недостижении соглашения обратиться за разрешением спора к суду.

При отрицательных результатах конвенционной процедуры, законодатель, для того чтобы потраченные на партисипативную процедуру средства и время не были зря потрачены, предусмотрел облегченный характер передачи спора на разрешение в суд. Например, сторонам не требуется до передачи спора на разрешение в суд проходить процедуру консилиации или медиации в случаях, когда данные процедуры являются обязательными в силу закона. Кроме того, французские юристы отмечают, что в случае отсутствия соглашения сторон по итогам проведения партисипативной процедуры конвенционную стадию можно рассматривать как подготовку дела к гражданскому разбирательству в суде, позволяющую впоследствии ускорить рассмотрение дела судом.

Законодательство Республики Казахстан сферу применения партисипативной процедуры ограничивает исключительно частными гражданско-правовыми спорами, возникающие из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений, которые не затрагивают или не могут затронуть интересы третьих лиц.

Немаловажной особенностью стоит отметить возможность проведения партисипативной процедуры на бесплатной основе при условии, что одна из сторон переговоров относится к категории лиц, имеющих право на оказание юридической помощи за счет средств государства.

Положительным результатом проведения данного вида примирения будет являться письменное соглашение об урегулировании спора в рамках партисипативной процедуры, достигнутое сторонами в результате переговоров с участием адвокатов сторон, без участия судьи. Заключение соглашения в рамках судебного разбирательства вступает в силу с момента вынесения судьей соответствующего определения и будет подлежать принудительному исполнению по заявлению заинтересованной стороны, направленному в суд в порядке, предусмотренном ГПК РК.

Подводя итог, можно сказать, что партисипативная процедура очевидно несет в себе большое количество положительных моментов, и что самое главное действительно позволит снизить нагрузку на суды. В сравнении с медиативным соглашением, партисипативное имеет законную силу. Неисполнение одной из сторон утвержденного соглашения влечет для нее неблагоприятные последствия. Используя партисипативную процедуру стороны точно могут рассчитывать на квалифицированную юридическую помощь, как в поисках приемлемого варианта, так и в плане соблюдения законности непосредственно при составлении самого текста соглашения об урегулировании спора. Если в процедуре медиации соглашение может быть не утверждено судом по причине того, что текст и его содержание не соответствует действующему законодательству, то в партисипативной процедуре адвокаты обязаны будут учитывать все правовые последствия для своего доверителя, что значительно облегчит его исполнение в дальнейшем, сделает более доступным правосудие для граждан, снизит недовольство среди граждан по поводу судебных тяжб.

Партисипативная процедура, как отдельный вид АРС, успешно прижилась в странах романо-германской правовой семьи, что в свою очередь позволит внедрить ее и в Российское законодательство.