



Theoretical and legal analysis of pre-trial settlement of konflikts

Mamedova ZARIFA

Tashkent state law University

ARTICLE INFO

Article history:

Received February 2021

Received in revised form
28 March 2022

Accepted 20 April 2022

Available online

15 May 2022

Keywords:

konflikt,
pre-trial settlement,
mediation,
arbitrator,
«Mediation law»,
conciliation proceedings,
claim procedure,
negotiation.

ABSTRACT

This article is devoted to the study of ways and means of pre-trial settlement of disputes, the essence of the institution of mediation as an alternative form of conflict resolution, as well as a method of conflict resolution developed by the parties to the conflict.

2181-1415/© 2022 in Science LLC.

DOI: <https://doi.org/10.47689/2181-1415-vol3-iss4/S-pp65-72>

This is an open access article under the Attribution 4.0 International (CC BY 4.0) license (<https://creativecommons.org/licenses/by/4.0/deed.ru>)

Nizolarni sudgacha hal etishning nazariy va huquqiy tahlili

ANNOTATSIYA

Kalit so'zlar:

nizo,
sudgacha hal qilish,
mediatsiya,
hakamlik sudi,
“Mediatsiya to'g'risida”gi
Qonun,
yarashtirish tartib-
taomillari,
da'vo tartibi,
muzokaralar.

Ushbu maqola nizolarni sudgacha hal qilish usullarini o'rganishga, nizolarni hal qilishning muqobil varianti sifatida mediatsiya institutining mohiyatini ochib berishga va barchaning manfaatlarini qondiradigan yechimlarni shaxsan ishlab chiqishga bag'ishlangan.

Теоретико-правовой анализ досудебного урегулирования споров

АННОТАЦИЯ

Ключевые слова:

конфликт,
досудебное
урегулирование,
медиация,
третейский суд,
закон «О медиации»,
примирительные
процедуры,
претензионный порядок,
ведение переговоров.

Данная статья посвящена изучению способов и методов досудебного урегулирования споров, раскрытию сущности института медиации как альтернативного варианта урегулирования конфликтов и способа лично выработать решения, которые удовлетворят интересы всех сторон конфликта.

«Посредничество и мудрые советы людей, пользующихся авторитетом в обществе могут предотвратить или окончить многие судебные дела».

Н.Н. Карамзин

Человек социальное существо, он живёт и развивается в обществе. В этом процессе каждому из нас приходится сталкиваться с конфликтными ситуациями. Конфликты возникают практически во всех сферах человеческой деятельности. Ничего странного в этом нет. «КОНФЛИКТ – (от лат. «conflictus» – столкновение) – столкновение противоположно направленных целей, интересов, позиций, мнений или субъектов взаимодействия».

Как образно заметил американский психолог Б. Вул, «Жизнь – процесс решения бесконечного количества конфликтов. Человек не может избежать их. Он может решить, участвовать в выработке решений или оставить это другим». Поэтому каждому культурному человеку необходимо иметь хотя бы элементарные представления о конфликтах, способах поведения при их возникновении.

К сожалению, для большинства людей характерно неумение находить достойный выход из сложившейся конфликтной ситуации. Кроме этого, конфликт в большинстве случаев причиняет материальный и моральный вред не только отдельному индивиду, но и всему обществу в целом.

Необходимо отметить, что конфликты могут возникать по самым различным причинам и мотивам: психологическим, экономическим, политическим, религиозным и т.д. Но каждый из нас также знает, что сама личность внутренне противоречива и подвержена постоянным противоречиям и стрессам. «Кому, например, не знакома внутренне напряжённая ситуация «и хочется и колется» (стремление начать новое дело, испытать новые ощущения, с одной стороны, и боязнь потерять то, что имеешь, боязнь наказания, с другой) или проблема буриданова осла (когда приходится выбирать между двумя одинаковыми по значимости ценностями)».

Нарушение тех или иных прав, к сожалению, явление не редкое. Но следует помнить, что не всегда спор может дойти до суда, ведь, как правило, судебный процесс очень изматывает обе стороны: как истца, так и ответчика.

Немаловажен и другой аспект данного вопроса, материальный. Требуется эта процедура много финансовых расходов, кроме того, отнимает время. При таком раскладе оптимальным разрешением любого спора может стать процедура досудебного урегулирования.

Рассмотрим, что же означает сам термин процедуры досудебного урегулирования и каков на сегодняшний день порядок его осуществления, виды и преимущества?

Слово «процедура» – (от латинского слова «procedere» – продвигаться), означает порядок выполнения, ряд последовательных действий, необходимых для выполнения чего-нибудь (в данном случае – примирения сторон).

Как объясняет Давыденко Д.Л. «Урегулирование спора может осуществляться как с привлечением третьих лиц, так и без их участия, но решение о прекращении спора на тех или иных условиях всегда принимается самими сторонами. Роль третьих лиц заключается в том, чтобы помочь сторонам лучше понять друг друга, достичь согласия, сблизить свои позиции, в некоторых случаях также предложить варианты условий, на которых может быть урегулирован спор. Однако все решения по поводу судьбы спора принимают сами стороны. Третье лицо (посредник, примиритель или иное) не исследует доказательства, не устанавливает факты, его главная задача – обеспечить взаимопонимание между сторонами и выявить возможность решения проблемы на условиях, приемлемых для всех сторон. В этом и заключается сущность примирительной процедуры и ее принципиальное отличие от судебной и третейской процедуры с ее обязательным для сторон спора решением третьего лица, дающего оценку событиям, имевшим место в прошлом».

В подтверждение вышеизложенного мнения Давыденко Д.Л. в юридической литературе примирительные процедуры разделяются на два типа:

- 1) примирительные процедуры без участия третьих лиц;
- 2) примирительные процедуры с участием и при поддержке третьих лиц.

Примирительными процедурами, проводимыми самими сторонами без участия постороннего (независимого третьего) лица являются:

- а) претензионный порядок;**
- б) переговоры сторон.**

Направление претензии это способ, предусматривающий документальное заявление о нарушении прав. Направляется документ лицу, которое не исполняет свои обязательства. Актуален он в следующих случаях:

- когда контрагент отказывается добровольно исполнять обязательство, в этом случае претензию можно направить именно тогда, когда это посчитает нужным пострадавшая сторона;
- если данные действия предусмотрены договором;
- согласно законодательным предписаниям. Например, в соответствии с Экономическим процессуальным кодексом, суд вправе вернуть исковое заявление если «истец не представил документы подтверждающие соблюдение досудебного (претензионного) порядка урегулирования спора с ответчиком, когда это предусмотрено законом для данной категории споров или договором».

Досудебное решение вопроса возможно в результате ведения переговоров и заключения мирового соглашения. В результате договорного процесса могут быть скорректированы условия договора, изменены сроки исполнения обязательств.

Такие решения обязательно находят свое отражение на бумаге, путем заключения дополнительного соглашения. При этом дополнительное соглашение должно быть оформлено так же, как и основной договор. Если это был нотариально заверенный документ, дополнительное соглашение также необходимо заверить у нотариуса.

«Досудебный порядок решения споров предусматривает и нестандартные ходы. Например, определенная сумма задолженности может быть погашена за счёт имущества заемщика, или долг может быть переведен на другое лицо, тогда уже ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства переходит на другое лицо».

Важно понимать, что досудебный порядок урегулирования споров позволяет быстро восстановить нарушенное право потребителя, значительно облегчает работу судов по рассмотрению подобных конфликтов, уменьшает количество дел в производстве судов.

Безусловно, что широко используемый на потребительском рынке метод обращения потребителя с претензией сначала к предпринимателю и лишь затем, в случае невозможности добровольного разрешения конфликта, – в суд, должен носить обязательный, а не рекомендательный характер. Зачастую ответчик узнает, что потребитель имеет к нему какие-то претензии лишь при получении повестки в суд и копии искового заявления, то есть тогда, когда иск уже принят к производству. А конфликт, как оказывается позже, можно было урегулировать добровольно, путём взаимных компромиссов. «Кроме того, может возникнуть ситуация, в которой потребитель окажется неправым. Продавец (уполномоченная организация или индивидуальный предприниматель, изготовитель, исполнитель, импортер) может доказать, что недостатки товара (работы, услуги) возникли после передачи его потребителю вследствие нарушения последним установленных правил использования, хранения, транспортировки или действий третьих лиц. Получается, что, не обращаясь предварительно к ответчику, потребитель сам ухудшает свое положение».

На данный момент Агентством по защите прав потребителей при Антимонопольном комитете ведется работа по внесению дополнений в Закон «О защите прав потребителей» на предмет внедрения понятий досудебного и внесудебного урегулирования споров. Также предлагается внести в соответствующий закон общий срок рассмотрения претензий, который будет составлять от 5 дней до одного месяца, в зависимости от сложности сложившейся ситуации. В остальных случаях этот срок, который уже предусмотрен в тех или иных правилах и договорах, останется неизменным.

Законом Республики Узбекистан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Узбекистан в связи с принятием дополнительных мер по улучшению делового климата в стране» от 20.03.2019 года, название Главы 17 Гражданского процессуального кодекса Республики Узбекистан от 22.01.2018 года, изложено в новой редакции, как «Примирительные процедуры». (Глава 17 в предыдущей редакции кодекса от 22.01.2018 года называлась «Мировое соглашение»). Так в отечественном гражданском процессуальном законодательстве появилось понятие «Примирительные процедуры».

Если толковать значение словосочетания «примирительные процедуры», то слово «примирение» здесь происходит от слова «мирить», что означает «восстанавливать согласие или мирные отношения между враждующими». С другой

стороны из самой терминологии «примирительные процедуры» следует и тот факт, что это процедура достижения примирения уже начавшегося спора. Слово «примирение» здесь выступает в качестве прекращения спора на взаимоприемлемых сторонам условиях, юридически закреплённом мировом соглашении или другим правовым документом.

По мнению Здрок О.Н. «Примирительная процедура – это специально организованное (в том числе в рамках юрисдикционного органа) взаимодействие конфликтующих сторон различной степени формальности, направленное на их стимулирование к изменению стратегии поведения в конфликте от соперничества (избегания) к сотрудничеству (компромиссу, приспособлению) и согласование на этой основе представлений сторон о способах выхода из конфликта, результатом которого становится выработка соглашения или односторонние действия сторон, влекущие их отказ от использования юрисдикционных способов разрешения конфликта».

Таким образом, «примирительная процедура» – это совокупность последовательных действий для восстановления согласия или мирного отношения между конфликтующими сторонами. Данная процедура имеет множество преимуществ и требует минимум времени, сил и затрат от его участников. Опытные юристы всегда рекомендуют любой конфликт не доводить до суда.

На сегодняшний день в связи с возрастанием рассматриваемых судами дел общество ищет альтернативные пути разрешения споров. Примером этому может служить рассмотрение дел третейскими или коммерческими арбитражными судами.

При разрешении конфликтов в качестве способа достижения конечного результата приобретает особую значимость и использование института медиации. В связи с этим нужно подчеркнуть, что применение примирительных процедур, к примеру, в гражданском судопроизводстве является относительно новым направлением в национальной гражданско-правовой науке. Так в национальной правоприменительной практике началось внедрение примирительных процедур в связи с принятием в 2006 году 17-ого октября Закона Республики Узбекистан «О третейских судах», который также является одним из видов примирительных процедур в гражданском судопроизводстве. Позднее был принят Закон Республики Узбекистан «О медиации» от 03.07.2018 года, который вступил в силу с 01.01.2019 года, с принятием которого 20.03.2019 года был принят Закон Республики Узбекистан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Узбекистан» для внесения соответствующих изменений в Гражданский процессуальный кодекс Республики Узбекистан и в другие законодательные акты.

В идеале государственные суды оказывают всяческое содействие в развитии альтернативных способов разрешения конфликтов, поскольку последние дают возможность нормализовать количество дел в судах и создать благоприятные условия для эффективного отправления правосудия. «Для сравнения, в США 95% дел, прошедших процедуру медиации, не доходят до суда, в Германии – свыше 90%».

Слово «медиация» от латинского (*mediare* – посредничать) – одна из технологий альтернативного урегулирования споров (англ. *alternative dispute resolution, ADR*) с участием третьей нейтральной, беспристрастной, не заинтересованной в данном конфликте стороны – медиатора, который помогает сторонам выработать определённое соглашение по спору, при этом стороны полностью контролируют процесс принятия решения по урегулированию спора и условия его разрешения.

Легальное толкование термина медиации приводится в законе Республики Узбекистан «О медиации» «медиация – способ урегулирования возникшего спора **при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон** в целях достижения ими **взаимоприемлемого решения**;»

«Медиация в праве – одна из технологий альтернативного урегулирования споров с участием третьей нейтральной, беспристрастной, не заинтересованной в данном конфликте стороны – медиатора, который помогает сторонам выработать определенное соглашение по спору, при этом стороны полностью контролируют процесс принятия решения по урегулированию спора и условия его разрешения».

Медиация – это переговоры с участием третьей, нейтральной стороны, которая является заинтересованной только лишь в том, чтобы стороны разрешили свой спор (конфликт) максимально выгодно для конфликтующих сторон. Методы медиации опираются, главным образом, на ведение переговоров в русле сотрудничества. Сами стороны, а не медиатор, принимают решение о прекращении спора, так как медиатор не наделен полномочиями выносить какое-либо решение, обязательное для сторон спора. Роль медиатора заключается в том, чтобы помочь сторонам лучше понять друг друга, достичь согласия; в некоторых случаях – помочь найти варианты условий, на которых может быть урегулирован спор. Медиатор не исследует доказательства и не дает оценку правомерности требований сторон, его главная задача – обеспечить взаимопонимание между сторонами, выявить и помочь реализовать возможность решения проблемы на условиях, приемлемых для всех участников.

Таким образом, медиация это процедура урегулирования конфликта, в которой участвуют равноправные субъекты спора на основе добровольного согласия и сотрудничества, а также нейтральное и независимое лицо (медиатор), содействующее сторонам в урегулировании конфликта и достижении ими взаимовыгодного соглашения. Участие в медиации является добровольным, а медиатор – свободно выбранным. Никто не может заставить стороны участвовать в медиации, если они не хотят этого по какой-либо причине. Этот принцип проявляется и в том, что все решения принимаются только по взаимному согласию сторон, и в том, что каждая сторона в любой момент может отказаться от медиации и прекратить переговоры. Прежде чем начинать медиацию, медиатор обязательно обсуждает вопрос добровольности. Ни одна сторона не имеет процедурных преимуществ. Им предоставляется одинаковое право высказывать свои мнения, определять повестку переговоров, оценивать приемлемость предложений и условий соглашения и т.д.

Медиатор должен сохранять независимое, беспристрастное отношение с каждой из сторон и обеспечивать им равное право участия в переговорах. Если медиатор чувствует, что ему трудно сохранить нейтралитет и что ему не удаётся

избавиться от возникающих у него эмоциональных оценок, он отказывается от ведения процесса. Все, о чем говорится или обсуждается в процессе медиации, остается внутри этого процесса. Медиатор не может выступать в качестве свидетеля, если дело все-таки будет передано в суд, и не сообщает одной стороне информацию, которую он получил от другой в процессе индивидуальной беседы, если не получил на это специального разрешения или просьбы от сообщившего информацию.

Медиация является очень старым инструментом международного права. Если заглянуть в глубь истории, то ее можно встретить там, где без принятия различий дальнейшее движение вперед было невозможно или обязательного к исполнению решения можно было скорее добиться переговорами, нежели через нормы или иерархический порядок.

С применением медиации стало понятно, что в некоторых случаях возможности этого метода во многом превосходят судопроизводство. Медиация требует не выработки односложной позиции, а допущения принятия различий в точках зрения, в интересах сторон. Придя к осмыслению этого факта, страны Европы, имеющие богатую традициями, хорошо функционирующую систему правосудия, взяли этот метод на вооружение, интегрировав медиацию в правовую систему.

Востребованность медиации в современном цивилизованном обществе во многом связана с глобализацией, способствующей упразднению иерархии и росту взаимосвязей. Это отражается на всех уровнях общественного устройства – в семье, в мире экономики и труда, в государственной управленческой практике. Процессы происходящие в современном мире порой требуют новых неординарных подходов к разрешению возникающих споров и конфликтов.

Не случайно Президентом Республики Узбекистан Мирзиёевым было отмечено в Постановлении «О мерах по дальнейшему совершенствованию механизмов альтернативного разрешения споров» от 17.06.2020 года за № ПП-4754 о том, что «современный этап реформ в данной сфере свидетельствует о необходимости создания единой системы досудебного рассмотрения споров в государственных органах, превращения медиации, третейских судов и международных арбитражей в эффективные альтернативные институты разрешения споров, заслуживающих доверия граждан и предпринимателей».

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЕ ССЫЛКИ:

1. Закон «О медиации» Республики Узбекистан, от 3 июля 2018 г. №ЗРУ-482, Национальная база данных законодательства, 04.07.2018 г. № 03/18/482/1447, введен в действие 01.01.2019г. – С. 4.

2. Гражданский процессуальный кодекс Республики Узбекистан. Т.: «Адолат», 2018. – С. 56, Абз. 2. <https://lex.uz/docs/3517334#4268252> (Эл.источник. Дата обращения 15.04.2022).

3. Экономический процессуальный кодекс Республики Узбекистан. Т.: «Адолат», 2018. – С. 155. <https://lex.uz/docs/3523895> (Эл.источник. Дата обращения 15.04.2022).

4. Постановление Президента Республики Узбекистан за №ПП4754 от 17.06.2020 года. <https://lex.uz/docs/4859442>. Эл.источник (Дата обращения 15.04.2022. 05:51)

5. Толковый словарь русского языка С.И. Ожегова и Н.Ю. Шведовой. Электронный ресурс. <http://slovari.ru/>.

6. Давыденко Д.Л. Мировое соглашение как средство внесудебного урегулирования частноправных споров (по праву России и некоторых зарубежных стран): дис. канд. юр. наук. М.: МГИМО, 2004. – С. 46–47.

7. Электронный ресурс <https://podrobno.uz/cat/obchestvo/v-uzbekistane-sdelayut-upor-na-dosudebnoe-razreshenie-sporov/> <https://ru.wikipedia.org/wiki/>.

8. https://www.norma.uz/nashi_obzori/prava_potrebiteley_dosudebnoe_uregulirovanie_sporov.

9. <https://www.litres.ru/lev-tolstoy/mysli-mudryh-ludey-na-kazhdyy-den/chitat-onlayn/>.