

Егембердиев Ержан Ошакбаевич

кандидат юридических наук, директор Научно-образовательного центра гражданско-правовых дисциплин Академии правосудия при Верховном Суде Республики Казахстан,

Yegemberdiyev Yerzhan

candidate's in jurisprudence, director of the Scientific and Educational Center of Civil Law Disciplines Academy of Justice at the Supreme Court Republic of Kazakhstan,

709-0007@sud.kz

УДК 3 47.965.42

**РАЗРЕШЕНИЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ СПОРОВ В ПОРЯДКЕ
ПАРТИСИПАТИВНОЙ ПРОЦЕДУРЫ ПО ГРАЖДАНСКОМУ
ПРОЦЕССУАЛЬНОМУ КОДЕКСУ
РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

**RESOLUTION OF CIVIL LAW DISPUTES IN ACCORDANCE WITH
THE PARTICIPATORY PROCEDURE UNDER THE CIVIL PROCEDURE
CODE OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN**

Аннотация. Автором анализируется понятие партисипативной процедуры, раскрываются его содержание и значение как правового института. В данной статье рассматриваются вопросы нормативного закрепления, сферы и основания применения института партисипативной процедуры, так и этапы его проведения в рамках гражданского судопроизводства. Автором представлены правовые последствия и преимущества применения партисипативной процедуры.

Ключевые слова: примирительные процедуры; партисипативная процедура; соглашение об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры; альтернативное разрешение споров; гражданское судопроизводство.

Annotation. The author analyzes the concept of participatory procedure, reveals its content and significance as a legal institution. This article discusses the issues of normative consolidation, the scope and grounds for the application of the institution of participatory procedure, as well as the stages of its implementation in civil proceedings. The author presents the legal consequences and advantages of using a participatory procedure.

Keywords: conciliation procedures; participatory procedure; agreement on dispute settlement in the manner of participatory procedure; alternative dispute resolution; civil proceedings.

В Казахстане защита нарушенных прав и законных интересов обеспечивается не только при отправлении правосудия, но и посредством альтернативных способов разрешения споров. В рамках проводимой судебно-правовой реформы активно развиваются примирительные процедуры как альтернативный способ урегулирования правового спора.

Внедрение и развитие примирительных процедур в гражданском судопроизводстве способствует качественному изменению и совершенствованию правовой культуры разрешения споров среди граждан.

В соответствии с Гражданским процессуальным кодексом Республики Казахстан (далее – ГПК РК), вступившее в силу 01 января 2016 года [1], определены три вида примирительных процедур (глава 17 ГПК РК): заключение мирового соглашения; соглашение об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации; соглашение об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры.

В данной статье нами проанализирована партисипативная процедура (далее - ПП), его нормативное закрепление, понятие, сфера и основания применения, а также цель, принципы, формы и этапы, правовые последствия, преимущества и недостатки, практика применения.

Нормативное закрепление ПП

Проанализировав действующие нормативные правовые акты, хотелось бы отметить, что ПП, кроме ГПК РК, упоминаются также в Предпринимательском кодексе Республики Казахстан от 29 октября 2015 года (статьи 303, 306) [2] и Административном процедурно-процессуальном кодексе Республики Казахстан от 29 июня 2020 года (статья 120) [3].

Порядок и условия проведения ПП регулируются ГПК РК. ПП как один из видов примирительной процедуры получила нормативное закрепление во

многих положениях ГПК РК. Проанализировав все нормы ГПК РК на предмет закрепления (упоминания) ПП, мы их разделили на три группы:

1) нормы, закрепленные в разделе 1. «Общие положения» ГПК РК (ст.ст. 24, 48, 52, 54, 55, 60, 115);

2) нормы, закрепленные в разделе 2. «Производство в суде первой инстанции» ГПК РК (ст.ст. 135, 165, 174, 181, 182, 194, 201, 273, 274, 277);

3) нормы, закрепленные в разделе 3. «Производство по пересмотру судебных актов» ГПК РК (ст.ст. 410, 434, 447, 451).

В целом, более 20 норм ГПК РК посвящены регламентированию партисипативной процедуры.

Понятие ПП

Несмотря на нормативное закрепление, ПП как правовой институт в отечественной науке пока еще не до конца изучен. Впервые он был закреплен в ГПК РК, который вступил в законную силу 01 января 2016 года.

В ст. 181 ГПК РК и ст. 306 Предпринимательского кодекса РК закреплен порядок и условия проведения ПП, но не дано определение, не раскрывается сущность ПП.

Термин «participative» переводится с французского языка как «участвующий, могущий участвовать». «Партисипативный» означает вовлечение в управление, то есть непосредственное участие в принятии решения, в анализе проблем [4].

ПП как альтернативный способ урегулирования спора был создан в 2011 году во Франции. Его суть заключается в проведении сторонами без участия независимого третьего лица, но при содействии адвокатов сторон и в течение заранее определенного периода времени переговоров, направленных на мирное урегулирование спора. В случае недостижения сторонами согласия предполагается облегченный переход к судебному разбирательству спора или части спора, не урегулированной сторонами. Основные положения, касающиеся ПП, условий, порядка и последствий заключения соглашения о проведении ПП содержатся в Гражданском кодексе Франции. Вопросы об

обмене документами между сторонами, обращении к специалисту в ходе проведения процедуры, итогах ее проведения, о судебном утверждении соглашения, достигнутого по итогам проведения ПП, о судебном рассмотрении и разрешении спора в части неурегулированных разногласий определены в новом Гражданском процессуальном кодексе Франции [5].

Из сказанного следует, что ПП – это переговорный процесс по урегулированию правового спора между сторонами при содействии их адвокатов либо юридических консультантов, без участия судьи, в целях достижения ими взаимоприемлемого решения и реализуемая по добровольному согласию сторон.

Сфера и основания применения ПП

ПП применяется сторонами для урегулирования правового спора, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, финансовых, хозяйственных, земельных и других правоотношений. Если правовой спор, вытекает из публично-правовых отношений, то урегулирование спора в порядке ПП проводится в соответствии с Административным процедурно-процессуальным кодексом Республики Казахстан (ст.120 АППК РК). Важно отметить, что ПП в гражданском процессе применяется только по спорам по делам, рассматриваемые судом в порядке искового производства. Поскольку стороны, как участники гражданского процесса, между которыми возник правовой спор, характерно только исковому производству. В порядке особого искового производство, которое предусматривает публично-правовой спор, в соответствии с действующим ГПК РК, рассматривается только лишь производство по делам об оспаривании законности нормативного правового акта (Глава 30 ГПК РК). По этой категории урегулирование спора в порядке ПП исключено, так как отказ лица, обратившегося в суд, от своего требования не влечет прекращения производства по делу. Признание требования государственным органом, органом местного самоуправления, должностным лицом, издавшим нормативный правовой акт, для суда необязательно (ч.5 ст.300 ГПК РК).

Основанием для урегулирования спора в рамках ПП является письменный договор об оказании юридической помощи, заключенный между стороной и адвокатом либо юридическим консультантом. Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» [6] предусматривает следующие формы юридической помощи:

- 1) юридическая помощь, оказываемая на возмездной основе;
- 2) гарантированная государством юридическая помощь;
- 3) комплексная социальная юридическая помощь (ст. 16 Закона РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи»).

ПП может быть проведена при любой из этих форм юридической помощи, т.е. она может быть оказана на возмездной либо бесплатной основе.

Субъекты ПП

Участниками ПП являются стороны и их адвокаты либо юридические консультанты. Сторонами в гражданском процессе выступают истец и ответчик, которые могут быть физические и (или) юридические лица, а также государство.

Юридический консультант как участник ПП был признан только во второй половине 2020 года, когда был принят Закон РК «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан по вопросам внедрения современных форматов работы судов, сокращения излишних судебных процедур и издержек» от 10 июня 2020 года [7]. До внесения такого дополнения в ГПК РК ПП была сугубо адвокатской. В гражданском судопроизводстве представителями могут выступать и другие лица, но законодатель на данном этапе судебной реформы пока в качестве субъектов ПП рассматривает адвокатов и юридических консультантов. Полагаем, что в перспективе возможно расширение участников ПП путем включения других лиц, оказывающих юридическую помощь, например, нотариуса, профессионального медиатора, имеющего высшее юридическое образование и опыт не менее двух лет по юридической специальности.

Цель и принципы ПП

В действующем законодательстве Республики Казахстан цель и принципы ПП прямо не указаны. Их можно определить по схожим видам примирительных процедур. Так, в Законе Республики Казахстан «О медиации» от 28 января 2011 года [8] определены цели и принципы медиации (ст. 3 Закона РК «О медиации»). Целями медиации являются:

- 1) достижение варианта разрешения спора (конфликта), устраивающего обе стороны медиации;
- 2) снижение уровня конфликтности сторон.

Полагаем, что целью ПП является достижение сторонами взаимоприемлемого решения посредством оказанной юридической помощи. Определяя такую цель можно указать, что достижение этой цели обеспечивает достижение и других, кооперированной с ней целей. Именно при достижении кооперирующихся целей возможно получение синергетического эффекта. Некоторые авторы указывают следующие цели, характерные для примирительных процедур в целом:

- возможность достижения варианта разрешения (урегулирования) спора, устраивающего обе стороны, а также оперативного разрешения спора;
- снижения материальных издержек сторон и уровня конфликтности сторон;
- формирования и сохранения стабильных отношений между сторонами вследствие устранения спорных моментов;
- формирования правовой культуры у населения, способствующей укреплению деловой репутации на международном уровне;
- снижения нагрузки на судебную систему [9, С.26].

Надо отметить, что цель ПП коррелирует задачам гражданского судопроизводства по содействию мирному урегулированию спора, предупреждению правонарушений и формированию в обществе уважительного отношения к закону и суду (ст. 4 ГПК РК).

Для определения принципов ПП полагаем, что нужно принять во внимание законодательно закрепленные принципы примирительных процедур, например, медиации, а также принципы оказания юридической помощи, которыми руководствуются адвокаты, юридические консультанты.

Закон Республики Казахстан «О медиации» предусматривает следующие принципы проведения медиации:

- 1) добровольности;
- 2) равноправия сторон медиации;
- 3) независимости и беспристрастности медиатора;
- 4) недопустимости вмешательства в процедуру медиации;
- 5) конфиденциальности. (ст. 4 Закона РК «О медиации»)

Закон РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» предусматривает следующие принципы:

- 1) верховенства закона;
- 2) независимости лиц, оказывающих юридическую помощь;
- 3) уважения и защиты прав и свобод клиента;
- 4) предоставления юридической помощи в интересах клиента;
- 5) сохранения профессиональной тайны;
- 6) соблюдения норм профессионального и этического поведения;
- 7) свободы определения пределов и мер оказания юридической помощи;
- 8) соблюдения стандартов оказания юридической помощи;
- 9) уважения к суду, правилам судопроизводства и коллегам по профессии;
- 10) доступности юридической помощи (ст. 3 Закона РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи»).

Из анализа принципов медиации и оказания юридической помощи, учитывая мнения некоторых авторов [10; 11], можно определить следующие принципы ПП:

- 1) добровольности сторон;
- 2) равноправия сторон;

- 3) независимости лиц, оказывающих юридическую помощь (адвоката, юридического консультанта);
- 4) недопустимости вмешательства в партисипативную процедуру;
- 5) сохранения профессиональной тайны (конфиденциальности);
- 6) предоставления юридической помощи в интересах клиента.

Формы и этапы проведения ПП

ПП как переговорный процесс состоит из определенных процессуальных действий его участников. Для четкого понимания процесса предлагается рассмотреть две формы проведения ПП с указанием их этапов.

Первая форма (досудебная) касается ситуации, когда ПП проводится до суда, т.е. до начала гражданского процесса. В начале стороны гражданско-правовых отношений, заключив договор на оказание юридической помощи с адвокатами либо юридическим консультантами, при их содействии выдвигают друг другу предложения об урегулировании спора. Взаимно по согласованию определяется срок их рассмотрения каждой из сторон. Затем по обоюдному согласию выбирается приемлемый для обеих сторон вариант решения, который ложится в основу соглашения об урегулировании спора в порядке ПП. Данное соглашение составляется на государственном и (или) русском языке, подписывается сторонами и их представителями в лице адвокатов или юридических представителей, с этого момента она вступает в силу и наступает добровольное ее исполнение сторонами. В случае неисполнения каждая из сторон имеет вправо обратиться в суд с заявлением о вынесении судебного приказа, который имеет силу исполнительного документа (п.п.6) ст. 135 ГПК РК).

Вторая форма (судебная) касается ситуации, когда ПП проводится в ходе гражданского процесса, т.е. после возбуждения гражданского дела в суде. Здесь стороны и их представители адвокаты или юридические консультанты, в рамках заключенного договора об оказании юридической помощи, выдвигают друг другу, без участия судьи (состава суда), свои предложения. При этом сроки проведения ПП определяются взаимным согласием сторон в

рамках требований ГПК РК, определяющего общие сроки рассмотрения гражданских дел. Затем определившись с приемлемым для обеих сторон варианта решения, до удаления суда для вынесения решения, направляют, как правило, через судебный кабинет в электронной форме на имя суда ходатайство об урегулировании спора в порядке ПП. Соглашение между сторонами должно быть составлено на языке, на котором ведется судопроизводство. Судья (состав суда), в производстве которого находится дело, проверяет содержание соглашения требованиям закона. Если требования соблюдены, то суд выносит определение об утверждении соглашения и прекращении производства по делу (ст. 177 ГПК РК). Если требования не соблюдены, то суд не утверждает соглашение. Когда стороны не достигли соглашения, то рассмотрение дела осуществляется в общем порядке.

Исполнение соглашения производится по правилам исполнения мирового соглашения. То есть, если соглашение не будет исполнено добровольно, то оно подлежит принудительному исполнению на основании исполнительного листа, выдаваемого судом по ходатайству лица, заключившего это соглашение.

Правовые последствия ПП

Стороны ПП будут обязаны исполнять соглашение об урегулировании спора в порядке и в сроки, предусмотренные этим соглашением, так как оно утверждено определением суда.

Соглашение, заключенное в рамках ПП, утверждено судом, то оно будет подлежать принудительному исполнению по заявлению заинтересованной стороны, направленному в суд в порядке, предусмотренном ГПК РК.

Соглашение, утвержденное судом, является основанием:

- прекращения производства по делу (п.п. 2) и 6) ст. 277 ГПК РК);
- для отказа в принятии искового заявления, если оно подано в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям (п.п. 2) ч. 1 ст. 151 ГПК РК).

Преимущества и недостатки ПП

В ходе исследования нами были определены преимущества и выявлены недостатки института ПП.

К числу *преимуществ*, исходящих из цели ПП, можно отнести следующие моменты:

- достижение оптимального варианта разрешения спора, устраивающего обе стороны процедуры, оказываемая на профессиональной основе адвокатами либо юридическими консультантами;

- разрешение спора за короткие сроки, как правило в течение 5-7 рабочих дней, избежать судебного разбирательства, восстанавливать и сохранять деловые взаимоотношения;

- избежание или снижение судебных расходов сторон;

- возможность применения партисипативной процедуры на любой стадии гражданского процесса;

- снижение уровня либо исключение повторения конфликтности сторон;

- формирование правовой культуры у сторон и в обществе в целом.

К *недостаткам*, понижающим эффективность применения ПП, можно отнести следующие моменты:

- требующий доработки раздел примирительных процедур в ГПК РК;

- ошибочное представление о том, что судебное решение более ценный вид судебного акта чем определение суда;

- требующий повышения уровень правосознания и правовой активности участников ПП;

- малозначительность практики применения ПП, которое связано с профессиональным уровнем ведения переговоров.

Практика рассмотрения дел с применением ПП

Приведем несколько гражданских дел по спорам, возникающим из гражданских, семейных правоотношений, завершившиеся вынесением определения суда об утверждении соглашения об урегулировании спора в порядке ПП.

А) Темиртауский городской суд, рассматривая спор между бывшими супругами о разделе совместного имущества, утвердил соглашение об его урегулировании в порядке ПП.

Истец просила разделить имущество в виде квартиры, признав ее общей совместной собственностью, и, определив доли каждого из супругов равными. Требовала взыскать 2 297 000 тенге компенсации за $\frac{1}{2}$ долю в квартире, 220 000 тенге представительских расходов, 22 970 тенге госпошлины, 400 тенге комиссионного сбора, 2 646 тенге за услуги нотариуса и 8 500 тенге за расходы по оценке.

В судебном заседании от сторон поступило ходатайство об урегулировании спора в порядке ПП, по условиям которой истец отказывается от заявленных требований к ответчику, а тот, в свою очередь, обязался переоформить $\frac{1}{2}$ долю квартиры на имя истца после предоставления истцом оригиналов правоустанавливающих документов на квартиру. Стороны обязались после переоформления продать спорную квартиру за не менее 2 500 000 тенге, которые решили разделить в равных частях [12].

В) У. обратилась в суд с иском к своему бывшему супругу о разделе совместно нажитого имущества, попросив определить $\frac{2}{3}$ доли в трехкомнатной квартире с учетом интересов проживания с ней несовершеннолетнего ребенка и $\frac{1}{2}$ доли двух автомобилей.

Суд первой инстанции исковые требования удовлетворил частично. Определил за каждым из супругов по $\frac{1}{2}$ доли права собственности на автомобили и квартиру. Постановил продать квартиру посредством публичных торгов с последующим распределением вырученной суммы между супругами соразмерно их долям, поскольку стороны не пришли к соглашению о совместной продаже квартиры.

Бывшая супруга (истец по делу), не согласившись с решением суда, обратилась с апелляционной жалобой в областной суд.

В ходе судебного разбирательства в апелляционной инстанции, стороны заключили соглашение об ПП, по условиям которого они решили

самостоятельно продать совместную квартиру с последующим распределением вырученной суммы между ними, соразмерно их долям, то есть по 1/2 доли.

Активное участие в деле адвокатов, имеющих опыт применения примирительных процедур, позволило сторонам разрешить помимо спорных и вопрос, не являвшийся предметом судебного разбирательства – об определении места жительства несовершеннолетнего ребенка.

Апелляционной коллегией соглашение об урегулировании спора в порядке ПП утверждено, производство по делу прекращено [13].

С) В специализированный межрайонный экономический суд Восточно-Казахстанской области обратился индивидуальный предприниматель И. с исковым заявлением о взыскании со своего коллеги Т. долга.

По материалам дела, И. в рамках своей предпринимательской деятельности предоставил Т. денежную сумму в долг с оговоркой возврата через один месяц. Однако, свое обязательство ответчик не исполнил в срок.

Стороны в ходе рассмотрения дела заключили соглашение об урегулировании спора в порядке ПП, по условиям которого ответчик обязуется оплатить задолженность в установленный срок. В случае надлежащего исполнения соглашения истец отказывается от своих составляющих предмет иска материально-правовых требований к ответчику в полном объеме.

Суд вынес определение об утверждении соглашения об урегулировании спора в порядке ПП [14].

Выводы и предложения

Подводя итоги, необходимо отметить, что ПП представляет собой особый вид переговорного процесса, имеющая цель достижение сторонами взаимоприемлемого решения посредством оказанной юридической помощи адвокатами, юридическими консультантами. Развитие и расширение примирения института ПП будет способствовать успешной реализации задач гражданского судопроизводства по содействию мирному урегулированию

спора, предупреждению правонарушений и формированию в обществе уважительного отношения к закону и суду.

Список литературы

1. Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 года // <https://adilet.zan.kz/rus/docs/K1500000377#z179>
2. Предпринимательский кодекс Республики Казахстан от 29 октября 2015 года // <https://adilet.zan.kz/rus/docs/K1500000375>
3. Административный процедурно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 29 июня 2020 года // <https://adilet.zan.kz/rus/docs/K2000000350>
4. Балгуль Раисова. Партиципативные процедуры // <http://advokatura.kz/partisipativnye-protsedury/>
5. Зверева Н.С. Партиципативная процедура – новый альтернативный способ урегулирования споров во Франции / Н. С. Зверева // Арбитраж. и гражд. процесс. – 2014. – № 4. – С. 49-53.
6. Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» от 5 июля 2018 года // <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1800000176>
7. Закон Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан по вопросам внедрения современных форматов работы судов, сокращения излишних судебных процедур и издержек» от 10 июня 2020 года // <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z2000000342>
8. Закон Республики Казахстан «О медиации» от 28 января 2011 года // <https://adilet.zan.kz/rus/archive/docs/Z1100000401/01.07.2021>
9. Асанова С.Э., Тыныбеков С.Т. Сущность примирительных процедур в гражданском судопроизводстве // Наука и жизнь Казахстана. №2 (77) 2019. – С.25-30.
10. Раисова Б.А. Методические рекомендации по проведению партиципативной процедуры адвокатами. – Астана, 2016.
11. Алчинбаев Р.М. Новый ГПК: Изменения, которые приведут казахстанскую правовую практику к лучшим мировым стандартам. // Зангер –2016. – №9. – С.39-41.
12. Пресс-служба Карагандинского областного суда. В порядке заключения партиципативной процедуры // <https://sud.gov.kz/rus/news/v-poryadke-zaklyucheniya-partisipativnoy-procedury>
13. Пресс-служба Павлодарского областного суда. В Павлодарском областном суде спор о разделе имущества между супругами урегулирован утверждением партиципативного соглашения // <https://sud.gov.kz/rus/news/v-pavlodarskom-oblastnom-sude-spor-o-razdele-imushchestva-mezhdu-suprugami-uregulirovan>
14. Пресс-служба Восточно-Казахстанского областного суда. СМЭС Восточно-Казахстанской области с начала года заключил 36 партиципативных соглашений, позволивших вернуть истцам более 24 миллионов тенге госпошлины // <https://sud.gov.kz/rus/news/smes-vostochno-kazahstanskoy-oblasti-s-nachala-goda-zaklyuchil-36-partisipativnyh-soglasheniy>

