

Порядок разрешения торговых споров

1. Юрисдикционная форма защиты:

Судебный порядок как юрисдикционная форма включает в себя государственные органы судебной власти: Конституционный Суд Российской Федерации, арбитражные суды, а также суды общей юрисдикции (в качестве самостоятельной формы судебной защиты можно рассматривать право на обращение в межгосударственные органы по защите прав граждан и организаций, в частности в Европейский суд по правам человека).

2. Неюрисдикционные формы защиты:

Урегулирование и разрешение споров во внесудебном порядке означает, что спор разрешается без непосредственного участия и руководства процессом со стороны арбитражного суда. Это те способы, которые могут использоваться для разрешения гражданско-правовых споров по соглашению сторон вместо обращения в арбитражные суды и являются действительной и буквальной альтернативой судебному разбирательству в арбитражном суде. К таковым, в частности, относят разбирательство дела в третейском суде, заключение внесудебных мировых соглашений, проведение переговоров, обращение к посреднику (процедура медиации).

2.1. Третейские суды – это негосударственные органы, создаваемые сообществом предпринимателей для разрешения споров в сфере частных экономических отношений, как правило, до обращения спорящих сторон в государственный суд. Данные суды являются формой примирения конфликтующих сторон, одним из альтернативных способов разрешения экономического спора в сфере гражданско-правовых отношений.

2.2. Посредничество ([п. 2 ч. 1 ст. 135 АПК РФ](#))

Арбитражно-процессуальный кодекс Российской Федерации не содержит определения посредничества, поэтому его качественные характеристики представляют собой обобщение мирового судебного опыта и точек зрения ученых цивилистов.

Посредничество (или медиация) является деятельностью по оказанию содействия спорящим сторонам в разрешении споров, осуществляемой рекомендованным судом лицом - посредником (медиатором). Регулируется [Федеральным законом № 193-ФЗ от 27.07.2010.](#)

(ред. от 23.07.2013)

«Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)».

Посредничество – примирительная процедура, которая не подлежит принудительному исполнению, направлена на урегулирование правового спора и выработку взаимоприемлемого решения самими сторонами с участием третьей стороны (посредника).

Посредник – это физическое лицо, обладающее опытом и знаниями в определенной области экономического оборота, не связанное какими-либо отношениями с участниками спора.

Посредничество осуществляется в виде переговоров сторон, организуемых посредником и при его участии. Поскольку посредник не обладает какими-либо властными полномочиями и, соответственно, не связан какими-либо процедурными правилами, переговоры проводятся в свободной форме, отличной от судебного заседания.

При этом посредник не столько разъясняет сторонам юридические последствия урегулирования спора, сколько помогает им сосредоточиться на экономической или личностной основе их конфликта, разъясняет возможности и последствия урегулирования спора с учетом интересов всех сторон, используя в основном свой профессиональный и жизненный опыт. Одной из основных обязанностей посредника является сохранение тайны переговоров.

2.3. Переговоры

Представляют собой процедуру урегулирования спора, проводящуюся сторонами (представителями сторон) с участием некоего нейтрального лица в качестве председательствующего, проходящие в форме, подражающей судебному заседанию, и направленную на урегулирование спора на компромиссной основе.

2.4. Досудебный претензионный порядок урегулировании спора

Предъявление и рассмотрение претензии представляют собой особый порядок разрешения спора между сторонами, предшествующий обращению в суд. В этом смысле претензионное производство является разновидностью досудебного порядка урегулирования споров. Не случайно законодатель в ст. 125 АПК РФ говорит о «претензионном или ином досудебном порядке», фактически принимая их равнозначность.

Важнейшим признаком, характеризующим претензионное производство, как, впрочем, и любой другой досудебный порядок урегулирования споров, помимо указания на время его осуществления (досудебный период развития правового конфликта), является его установление федеральным законом или соглашением сторон. На это особое внимание обращает и АПК РФ (ст. 125).

Сущность процедуры досудебного урегулирования изложена в [п. 2 ст. 452 ГК РФ](#). В соответствии с положениями указанной нормы заинтересованная сторона до обращения в суд должна направить другой стороне предложение изменить или расторгнуть договор. Иск может быть заявлен в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в 30-дневный срок, если иной срок не предусмотрен законом, договором или не содержался в предложении изменить или расторгнуть договор.

Таким образом, досудебный порядок решения вопроса об изменении и расторжении договора, является претензионным производством, хотя такая терминология и не употребляется:

- претензионный порядок установлен в ст. 797 ГК РФ, которая прямо предусматривает обязательность предъявления претензии перевозчику грузов до предъявления к нему соответствующего иска;
- упоминает о претензиях кредиторов наследодателя ст. 63 Основ законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. N 4462-1, где говорится о том, что нотариус по месту открытия наследства в соответствии с законодательством РФ принимает претензии от кредиторов наследодателя, хотя сам законодатель в ст. 1175 ГК РФ предпочитает термин «требования» кредиторов, придавая ему более широкий смысл, поскольку под такого рода требования подпадают и требования, обращенные к суду, т.е. иски кредиторов;
- сохранен претензионный порядок также в отношениях с органами связи согласно ст. 37 Федерального закона от 17 июля 1999 г. N 176-ФЗ «О почтовой связи», ст. 55 - 56 Федерального закона от 7 июля 2003 г. N 126-ФЗ «О связи»;
- обязательный порядок предъявления претензии закон предусмотрел для требований к перевозчику по договору морской перевозки груза в каботаже ст. ст. 403, 405 - 407 Кодекса торгового мореплавания РФ от 30 апреля 1999 г. N 81-ФЗ;
- обязательное предъявление претензий к перевозчику до обращения в суд предписывается ст. ст. 120 - 126 Федерального закона от 10 января 2003 г. N 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации»;
- императивный порядок предъявления претензий перевозчику при внутренних и международных воздушных перевозках установлен ст. ст. 125 - 128 Воздушного кодекса РФ от 19 марта 1997 г. N 60-ФЗ;

- установлен обязательный претензионный порядок для предъявления претензий к экспедитору ст. 12 Федерального закона от 30 июня 2003 г. N 87-ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности»;

- Федеральный закон от 24 ноября 1996 г. N 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» в ст. 10 устанавливает обязанность туриста обратиться с письменной претензией к туристической фирме не позднее 20 дней с момента окончания туристической поездки.

Претензионный порядок можно определить как установленную федеральным законом или соглашением сторон разновидность предварительного внесудебного (чаще досудебного) порядка (процедуры) урегулирования спора, возникшего из частноправовых отношений, по завершении урегулирования которого у стороны, направившей претензию и не получившей на нее ответа либо получившей не удовлетворяющий ее ответ, возникает право на обращение в суд с соответствующим иском.