возведение наружных ограждающих конструкций, устройство кровли, фасадные работы, внутренние отделочные работы и т.д.

Подрядные торги как специальный способ заключения договора строительного подряда представляют собой форму выявления наилучшего акцепта. Обязанность по проведению подрядных торгов в форме аукциона или конкурса фиксируется лишь при размещении заказов на подрядные работы для государственных или муниципальных нужд при реализации соответствующих инвестиционных проектов, в остальных случаях заказчик самостоятельно решает вопрос о размещении посредством торгов своего заказа.

Таким образом, рассмотрев вопросы, связанные с заключением договора субподряда, можно сделать вывод, что рассмотрение предпосылок заключения договора субподряда позволило нам увидеть процесс формирования предмета указанного договора. Споры по поводу отнесения того или иного документа к формально-юридическим предпосылкам заключения договора субподряда отражаются на формировании неоднозначной судебной практики, которая подтверждает, что стороны не всегда соблюдают требования закона о согласовании предмета в силу неправильности толкования данной нормы. Рассмотрение общего способа заключения – через оферту и акцепт, а также специального – через торги позволило сделать вывод о том, что на данный момент для договора субподряда специфические требования для заключения предусмотрены только в рамках 44-ФЗ. Проведение конкурентных способов выбора подрядчика в современных экономических отношениях набирают популярность. Стоит отметить, что указанные выше ограничения для привлечения субподрядчиков вводятся для наиболее эффективной реализации договоров субподряда, заключаемых с помощью торгов.

***

1. Баласян, Р.Р. Заключение, изменение и расторжение договора строительного подряда / Р.Р. Баласян // ACADEMY. 2016. № 11. С. 61-63.
2. Ершов, О.Г. Предварительный договор в строительстве [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://justicemaker.ru/view-article.php?id=4&art=1578> Загл. с экрана.
3. Заяханов, Г.М. Договор строительного подряда в российском гражданском праве. автореф. дис. ... канд. юрид. наук. / Г.М. Заяханов. Екатеринбург, 2009. 28 с.
4. Каримов, М.Р. Правовая характеристика предварительного договора в гражданском праве России / М.Р. Каримов // Российский судья. 2002. N 4. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://centerbereg.ru/b17359.html> Загл. с экрана.
5. Мокров, С.Н. Динамика обязательственных отношений сторон, основанных на договоре строительного подряда: автореф. дис. ... канд. юрид. наук / С.Н. Мокров. М., 2008. 42 с.
6. Строкова, О.Г. Юридические предпосылки заключения договора строительного подряда / О.Г. Строкова // Вестник СГЮА. 2015. №4 (105). [Электронный ресурс]. Режим доступа <https://cyberleninka.ru/article/n/yuridicheskie-predposylki-zaklyucheniya-dogovora-stroitel'nogo-podryada> Загл. с экрана.

Григорьева Д.Р., Джембаров Б.А.

Альтернативные формы разрешения правовых конфликтов в сфере прав человека и гражданина

*Набережночелнинский институт Казанского федерального университета
(Россия, Набережные Челны)*

doi: 10.18411/lj-01-2021-134

idsp: ljjournal-01-2021-134

Аннотация

В статье рассматриваются альтернативные формы разрешения правовых конфликтов в сфере прав человека и гражданина. Объектом исследования являются сложившиеся общественные отношения в сфере применения альтернативных форм разрешения правовых конфликтов в России и зарубежных странах. Авторами дана

характеристика альтернативных форм разрешения правовых конфликтов в сфере прав человека и гражданина.

Ключевые слова: права, человек, гражданин, конфликты, сфера

Abstract

The article considers alternative forms of resolving legal conflicts in the sphere of human and civil rights. The object of the research is the existing social relations in the sphere of alternative forms of legal conflict resolution in Russia and foreign countries. The authors describe alternative forms of resolving legal conflicts in the sphere of human and civil rights.

Keywords: rights, person, citizen, conflicts, sphere

Актуальность темы исследования. Приняв концепцию защиты прав, свобод и охраняемых законом интересов и закрепив ее в законодательстве, Российское государство столкнулось с проблемой реализации прав и свобод человека и гражданина в процессе преодоления правового конфликта.

Предмет исследования составляют проблемы комплексного изучения альтернативных форм, а также их применения при разрешении правовых конфликтов, что способствует решению задач по защите прав, свобод и законных интересов лиц.

Цель исследования заключается в комплексном, многоаспектном анализе альтернативных форм разрешения правовых конфликтов в сфере прав человека и гражданина и разработке технологии применения альтернативных форм, определении перспектив их развития.

Базовые подходы в разрешении правовых споров: с позиции силы, с позиции права и с позиции интересов.

Содержание подхода с позиции силы заключается в том, что одна или несколько сторон уступает за счет перевеса другой в силе. Сила может быть, как физическая, так и численное или техническое превосходство, материальное положение, статус и т. д. Данный подход сопровождается быстрым принятием решения и обеспечивает достижение результата, который, как правило, удовлетворяет только одну из конфликтующих сторон. Необходимо отметить, что подход с позиции силы имеет ряд недостатков: отношения между субъектами усугубляются, такой способ порождает желание отомстить, в этом случае конфликт нельзя считать разрешенным; сопровождается применением негуманных способов борьбы; отрицательно влияет на социальный климат.

Второй подход к разрешению конфликтов — с позиции права. Этот подход, как правило, характеризуется применением закона в суде. Сюда можно отнести самозащиту, государственную защиту и международную защиту прав человека, третейский суд.

Существует спорная точка зрения об отнесении претензионного порядка урегулирования конфликтов к альтернативным формам разрешения споров. Ряд авторов считает, что такая форма является самостоятельной формой альтернативного разрешения споров. Свою точку зрения сторонники этой позиции обосновывают тем, что так сложилась российская правовая традиция, в соответствии с которой арбитражный суд оставляет иск без рассмотрения, если истцом не соблюден досудебный (претензионный) порядок урегулирования спора с ответчиком, когда это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором.

Существует также точка зрения, что претензионный порядок относится к примирительной досудебной процедуре, иногда обязательной, иногда нет (например, при спорах, вытекающих из отношений перевозки, почтовой связи соблюдение претензионного порядка обязательно). Однако поскольку примирение, как процедура, предполагает участие третьего нейтрального лица, следует внести корректировку в определение их позиции и отнести претензионный порядок к переговорной досудебной процедуре, целью которой является примирение сторон.

Такие формы, как посредничество, примирение, переговоры могут применяться не только при разрешении гражданско-правовых споров, но и при разрешении семейных, трудовых споров, а также по уголовным делам частного (ч. 2 ст. 20 УПК РФ), частно-публичного (ч. 3 ст. 20 УПК РФ, за исключением ч. 1 ст. 131 УК РФ) и публичного обвинения (ст. 25 УПК РФ), которые могут быть прекращены в связи с примирением обвиняемого (подозреваемого) с потерпевшим. По другим уголовным делам примирение сторон и/или заглаживание вреда может служить обстоятельством, смягчающим наказание (п. «к» ч. 1 ст. 61 УК РФ).

Независимая третья сторона – это индивид или группа, которые находятся вне конфликта между двумя или большим числом сторон и пытаются помочь им в достижении согласия.

Многие выполняемые третьими сторонами роли можно охарактеризовать на основе их формального понимания спорящими сторонами или на основе юридических аспектов и процедур.

Некоторые третьи стороны выполняют роли:

- посредников (медиаторов) - кто помогает главным действующим лицам достичь добровольного соглашения;
- арбитров - кто наделен полномочиями давать обязывающие рекомендации по улаживанию споров;
- омбудсменов - кому поручено рассмотрение споров частных лиц и учреждений.

Эффективность таких формальных ролей третьих сторон определяется их законностью, то есть правом заниматься улаживанием конфликтов.

Разрешение споров с участием третьей стороны не является универсальным средством для улаживания конфликтов. Однако привлечение третьей стороны к разрешению спора в большинстве случаев может быть чрезвычайно полезным и важным в уменьшении и преодолении разногласий. В наше время, когда мы продолжаем жить в обстановке множества конфликтов между индивидами, группами, нациями, а наши технологические возможности намного превосходят наши коллективные социальные навыки, стало более важно находить альтернативы эскалации деструктивных конфликтов между соперничающими сторонами. Привлечение независимой стороны является ярким примером таких альтернатив.

Альтернативные способы разрешения споров нельзя считать фиксированным набором приемов, средств и методик. Скорее это набор процедур, которые меняются, развиваются и корректируются в соответствии с потребностями спорящих сторон.

Применение альтернативных форм разрешения споров во всех случаях сокращает срок рассмотрения дела и позволяет разгрузить судебную систему. Условно, как мы видим, применяемые примирительные процедуры можно разделить на две группы: досудебные и судебные. Досудебные – это примирительные процедуры урегулирования спора в суде, но до начала судебного разбирательства. Они могут быть обязательными и добровольными. Формы урегулирования разногласий до начала судебного разбирательства могут быть различны: с участием только представителей сторон, с участием арбитра, назначенного судом из заранее составленного списка и др. Судебные – примирительные процедуры, применяемые после начала производства по делу.

Преимущества АРС: оперативность; отсутствие публичности; зачастую добровольное разрешение решений; возможность самостоятельного выбора лиц, рассматривающих и разрешающих спор; невысокие материальные расходы; большая вероятность сохранения дружеских и партнерских отношений; отсутствие жестких процессуальных форм.

Наиболее традиционным является деление альтернативных форм разрешения правовых конфликтов на: основные, комбинированные.

К основным альтернативным формам относятся: переговоры, посредничество, третейский суд.

Критериями для такого деления является участие в урегулировании разногласий третьего лица или его полномочия. Элементы этих трех «чистых» видов входят составной частью во многие другие процедуры. Так, переговоры почти всегда имеют место в любой другой альтернативной форме, а посредничество часто используется как предварительная процедура до начала судебного разбирательства.

Таким образом, результатом теоретического исследования правового конфликта является система научных знаний, ориентированная на использование правовых средств практического воздействия на существующее столкновение. А поиск различных способов, приемов реализации теоретических знаний в урегулировании правового конфликта позволяет на практике в каждом конкретном случае правильно определить, какие способы наиболее подходящие для примирения сторон, разрешения спора во внесудебном и судебном порядке.

В настоящее время, когда общество продолжает жить в обстановке множества конфликтов между индивидами, группами, нациями, а технологические возможности намного превосходят коллективные социальные навыки, представляется более важным находить другие возможности эскалации деструктивных конфликтов между соперничающими сторонами. Использование альтернативных средств является ярким примером таких возможностей.

Альтернативные формы разрешения правовых конфликтов достаточно широко применяются в зарубежных государствах. Они возникли как альтернатива государственному судопроизводству, которое, несмотря на его значимость для общества в целом, является дорогостоящим, формальным, длительным и процедурно сложным для участников правового конфликта. Необходимость поиска иных методов – более простых, экономичных, быстрых, гибких и эффективных – привела к созданию «альтернативы» правосудию. Возникнув как инструмент процессуальных преобразований, как способ преодоления конфликтной ситуации в правовой сфере, альтернативные процедуры постепенно превратились в неотъемлемую часть правовых систем.

Разнообразные альтернативные процедуры существуют и применяются в иностранных государствах наряду с традиционным судопроизводством. Они не заменяют правосудия и не лишают заинтересованных лиц права на судебную защиту. Напротив, предоставляют им возможность выбора между государственной или негосударственной формами разрешения правовых конфликтов, позволяют сторонам самим решать, какой вид процедуры наилучшим образом способствует разрешению конкретного правового спора.

Для российского общества и правопонимания также характерно обращение к отдельным видам альтернативных процедур, нашедшим свое законодательное закрепление в отдельных нормативных правовых актах.

***

1. Кузьмина М.Н. Юридический конфликт: теория и практика разрешения. М., 2008.
2. Захарьяшева И.Ю. Юридический конфликт как социальная предпосылка процессуальной деятельности // Юрист. 2004. № 4.
3. Байтин М. А. О современном понимании права // Журнал российского права. - 1999. - № 1. - С. 99-100.
4. Басик В. П. Эволюция правового статуса личности и его отражение в правовой науке // Правоведение. - 2005. - № 1. - С. 21.
5. Пример плодотворного сотрудничества правоприменителей и общественников на благо правового просвещения россиян ТАРЧЕВСКАЯ ОЛЬГА ИГОРЕВНА — 2008 г.
6. Права человека: Учебное пособие. Под редакцией А.Д. Гусевой и Я.С. Яскевича. – Минск: Тетра Системс, 2002;
7. Поляков, С. А. Права человека / С. А. Поляков. — Текст: непосредственный // Государство и право: теория и практика: материалы I Междунар. науч. конф. (г. Челябинск, апрель 2011 г.). — Челябинск: Два комсомольца, 2011. — С. 82-85. — URL: <https://moluch.ru/conf/law/archive/37/588/> (дата обращения: 13.11.2020).