

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС ПО ЭНДРЮСУ: АРБИТРАЖ И МЕДИАЦИЯ, ЧАСТЬ 2

Принципы международного
гражданского процесса.
Американский институт права
УНИДРУА



Книга:

Гражданский процесс по Эндрюсу: арбитраж и медиация, часть 2

Лекция:

Принципы международного гражданского процесса. Американский институт права УИДРУА

Авторы лекции: Аскар Калдыбаев, Сагынғалий Айдарбаев

Эндрюс в своей книге очень часто ссылается на данные принципы и показывает насколько важное значение данные принципы имеют для гражданского процесса Англии. Поэтому, необходимо особенно остановиться на данных принципах: какое содержание они имеют, какое значение и каким образом могут развивать гражданский процесс Англии?! Американский институт права с 2000 года совместно с международным институтом унификации частного права УИДРУА занимается разработкой проектов, принципов и правил транснационального гражданского процесса. Мы видим, что ведущие исследовательские институты занимаются разработкой этих принципов, и эти принципы были утверждены. Для чего эти принципы разрабатывались? В первую очередь для того, чтобы компании, лица, стороны спора, участвуя в процессах в одной стране не были неожиданным образом поставлены в какое-то затруднительное положение при рассмотрении их спора в другой стране. Наверное, в большей мере это касается защиты международных субъектов, защиты иностранных субъектов, которые не должны получать какие-то неожиданные регулирования от рассмотрения их споров в определенной стране.

Далее наличие унифицированных правил международного процесса позволяет государству оценить насколько его правила являются эффективными. Ведь развитие всегда происходит за счёт того, что государство узнаёт о каких-то новых тенденциях, о ином регулировании и благодаря критическому анализу своего регуляторного массива, своих гражданских процедур оно может понимать, что здесь необходимо вносить какие-либо корректировки. Поэтому, в целях развития права необходимо иметь такие единообразные унифицированные нормы для того, чтобы можно было развивая право обеспечивать права участников процесса, ведь любое демократическое правовое государство стремится к тому, чтобы в рамках процесса соблюдались все принципы гражданского процесса, которые обеспечивали бы права и интересы участников процесса. О данных в принципах - принципах английского права мы говорили ранее, это - принципы публичности, независимости судей, равенства сторон и так далее. И эти принципы гармонично вписываются и в международную ткань гражданских процессуальных отношений. Собственно, идёт вопрос не о международном характере отношений между участниками процесса, а больше об унифицированных правилах, которые принимают различные государства для себя. Разработчики транснациональных принципов международного гражданского процесса стремились выявить не принципы сотрудничества между государствами в области гражданского судопроизводства, а обозначить и унифицировать принципы гражданского процессуального права в целом, создав идеальный гражданский процесс в общемировом масштабе, по выражению Ермаковой. Принципы УИДРУА не напали на то, чтобы различные государства сотрудничали между собой и в более удобном формате, наоборот задача - унифицировать сами принципы для того, чтобы создать идеальный гражданский процесс, в котором идеально решаются задачи судопроизводства, в котором защищаются права лиц, в котором суд может эффективно рассмотреть дело и главным образом - справедливо и обоснованно. Преодоление правовых различий представляется непростым делом, поскольку действующий в каждом государстве правопорядок отражает особенности его исторического формирования и культурные традиции, уровень социального и экономического развития в каждой отдельно взятой стране, по мнению Комарова. Унификация является непростым делом, ведь каждая страна имеет традиционные способы и формы рассмотрения споров. При разработке принципов УИДРУА брались за основу системы общего права (англосаксонского) и континентального права. Понятно, что в каждой из этих систем имеются свои правовые традиции. Не просто отказаться от своих правовых традиций, которые выдержаны временем и сдавать позиции в угоду принципам другой страны или другой правовой системы. Вместе с тем, если это действительно вносит ценность в формирование идеального гражданского процесса, то государствам следует подходить более критически к анализу своих правовых традиций. А если тем более необходимо пересмотреть свой опыт, исходя из текущего развития, то конечно же, вопрос является важным для построения действительно международного гражданского процесса. Нельзя, например, сравнивать, ну конечно мы сравниваем, но нельзя сравнивать гражданский процесс Англии, который имеет многовековую традицию с гражданским процессом Казахстана, который еще находится на стадии развития можно сказать - мы до сих пор находимся на стадии формирования нашей модели судебной власти, гражданского процесса и полагаем, что всё-таки в настоящее время идет убыстрение процессов, когда не надо ждать десятилетия для того, чтобы внедрить новые формы, прогрессивные формы разрешения споров. Ведь полагаясь на международный опыт, на унифицированные правила рассмотрения споров можно уже сейчас государствам, которые имеют относительно новую, молодую правовую систему брать за основу данную модель и внедрять их в своё национальное законодательство. Конечно, это требует определенной работы, определенного анализа, но если имеются апробированные и принятые международно развитыми странами, ведущими странами, которые являются



Книга:

Гражданский процесс по Эндрюсу: арбитраж и медиация, часть 2

Лекция:

Принципы международного гражданского процесса. Американский институт права УНИДРУА

Авторы лекции: Аскар Калдыбаев, Сагынгалий Айдарбаев

передовыми в деле защиты прав человека, в защите демократических ценностей, то перенятие такого опыта является позитивным для любой страны, которая находится на стадии развития.

Принципы, кроме того воплощают в себе правовые идеи, оправдавшие себя в многолетней практике в странах с достаточно развитой системы судопроизводства как наиболее адекватно соответствующим выработанном на протяжении многих веков представлением о том, как должно осуществляться гражданское правосудие в развитом гражданском обществе, по мнению Комарова. Мы говорили о том, что принципы были составлены представителями стран, которые представляют системы общего права и континентального права, при этом эти страны являются передовыми в гражданском процессе и они воплощают в принципе, воплощают те идеи, которые формировались продолжительное время в этих странах, поэтому для других стран иметь эти принципы и руководствоваться ими для в том числе совершенствования своего законодательства является очень ценным. Всегда удобно использовать опыт других более развитых стран для того, чтобы совершенствовать свою правовую систему. В качестве принципов в документ включены положения, являющиеся в основном универсальными для всех правовых систем и обеспечивающие справедливость, предсказуемость и эффективность судебного разбирательства вне зависимости от индивидуальных особенностей конкретной правовой системы. Принципы УНИДРУА были разработаны с тем, чтобы любая страна независимо от того, к какой правовой системе она принадлежит могла использовать данные принципы. Так как эти принципы отражают справедливость гражданского процесса, его предсказуемость и эффективность. Руководствуясь с этими принципами - они являются универсальными, любая страна может брать за основу эти принципы и приходить к проведению эффективного, справедливого и предсказуемого гражданского процесса.

Принципы являются сводом фундаментальных положений процессуального права, например таких как, независимость и беспристрастность, квалификация суда и судьи. Принцип первый, процессуальное равенство сторон; принцип третий - надлежащее извещение и право представить свое объяснение; принцип пятый - своевременное отправление правосудия; принцип седьмой - об этом мы уже говорили, когда освещали принципы английского права и принципы английского права имеют очень хорошие созвучие с принципами УНИДРУА, в том числе в части независимости судей, в части равенства сторон, в части необходимого уведомления сторон и по срокам отправления правосудия. Кроме того, Принципы УНИДРУА включают и положения относящиеся к структуре судопроизводства, доказыванию, вынесению судебного решения, обжалованию судебного решения и последствия такого обжалования, исполнению судебных решений, а также к международному судебному сотрудничеству. Таким образом, имеются группы принципов, на основе которых можно прийти к эффективному судебному процессу.

По мнению Канье принципы УНИДРУА – это часть академического права, доктрины, которая всегда являлась косвенным источником процессуального права. Интересно, что у нас не столь известны данные принципы, насколько я могу судить, и если брать их за основу, несмотря на то, что они не являются нормативными положениями, не являются частью законодательства Казахстана всё-таки ссылка на них в доводах сторон. В судебном решении было бы очень ценным и качественно улучшало бы сам документ, ведь когда делается ссылка на доктрину и мы об этом говорили, что в наших казахстанских судебных решениях не хватает ссылки на науку, на доктрину, если бы такие ссылки делались бы на принципы УНИДРУА, то процесс можно было бы обосновать более серьезным образом те доводы, которые указываются в заявлении сторон или же в судебном решении. Тем самым, доктринальный подход необходимо расширять в том числе за счет активной ссылки, активного применения принципов УНИДРУА. В принципе 22/24, в котором в качестве общего правила предусмотрено назначение экспертов судом, что характерно для правовой традиции стран континентального права одновременно допускается имеющее происхождение в англосаксонской системе права стороны предоставить заключение выбранного ей эксперта по спорному вопросу, по мнению Эндрюса. Примером соединения различных точек зрения, различных правовых систем является привлечение судом эксперта и если по континентальному праву эксперт назначается судом, то по англосаксонскому праву каждый из сторон может привлекать своего эксперта. Конечно, мы говорили о том, что только с разрешения суда в Англии эксперт возможен, но уже на этом примере мы можем видеть, что принципы УНИДРУА совмещают правила континентального права и правила англосаксонского общего права.

Принципы УНИДРУА являются стандартом для разрешения транснациональных коммерческих споров. При этом, они применимы и для других гражданских споров, которые не всегда имеют коммерческую направленность. Они являются базисом для будущих инициатив, для реформирования гражданского процесса, как указано в комментариях к данным принципам. Тем самым признается, что эти принципы



могут быть толчком, могут быть основой для развития внутреннего законодательства и в этой связи мы видим, что многие положения принципов они находят отражение в казахстанском законодательстве и мы видим, что при реформе, при улучшении, совершенствовании Казахского законодательства берутся во внимание данные принципы, тем самым достигается цель создания этих принципов. Как указано в самих принципах, они не применимы к групповым разбирательствам, например, когда мы говорили о разбирательствах с участием представителя или о приказах по групповым разбирательствам, которые присущи для английского процесса, то принципы имеют ограничение в этой части. Таким образом, принципы не стараются охватить все отношения, которые могут возникнуть в гражданском процессе. В соответствии с комментариями к данным принципам, они могут быть применимы и к арбитражным процедурам, но с определенными ограничениями, например мы знаем, что арбитражное решение является конфиденциальным. В этой связи здесь идёт противоречие с принципом публичности и конфиденциальность является особенностью арбитражного процесса или же в отношении апелляции. Арбитражное решение нельзя обжаловать по существу спора, тогда как судебное решение обжаловать возможно. В остальных случаях там, где это применимо эти принципы унидруа могли бы быть использованы и в арбитражном процессе, тем самым арбитры также могут найти много ценного в данных принципах. Например, при в части регулирования подготовки дела, в части регулирования оценки, доказательств, привлечении экспертов и других вопросах в настоящее время разработан 31 принцип транснационального гражданского процесса. Мы не будем их перечислять все, остановимся только на отдельных принципах. Так основным принципом является принцип независимости, беспристрастности и квалификация суда и его членов, несомненно данный принцип является наиважнейший. Судьи должны быть независимыми от внешнего и внутреннего воздействия, не допускаются контакты суда или судьи с какой-либо из сторон, когда отсутствуют другие стороны. Возможен контакт в суде с одной стороной, когда не участвует другая сторона, если дело касается необходимости внесения приказов без уведомления стороны, например приказов об обеспечении иска, при этом конечно же вторая сторона должна быть уведомлена в разумный срок о том, что такая встреча и обсуждение имели место. Суд должен обладать значительными познаниями и опытом в области права, это является неперенным условием для правильного и обоснованного вынесения решения. Имеется также принцип юрисдикции суда в отношении сторон, так это необходимо для обеспечения процесса, который проходит за рубежом или же приостановление рассмотрения дела, если имеется другой процесс в другом государстве. Если однако суд сомневается в том, что другой процесс проходит справедливо, является эффективным и быстрым, то суд может принять дело к рассмотрению и рассмотреть спор. Имеется весьма важный принцип процессуального равенства, в том числе в части обеспечения прав иностранных лиц, принцип закрепляющий право сторон быть представленными адвокатом, здесь важное значение имеет независимость юриста. Далее принцип, обеспечивающий право каждого быть выслушенным, принцип национального языка судопроизводства, принцип быстроты правосудия или осуществления правосудия в разумные сроки. Мы видим, что принципы унидруа не ставят конкретных сроков для рассмотрения дела. Всё основывается на разумных сроках, поэтому вероятность для нас казахстанских правоприменительный было бы перспективно рассмотреть установление разумных сроков для суда, для рассмотрения ими дел. Конечно же внедрение такого изменения требуют решения ряда системных вопросов, в том числе расширения возможности дружественного урегулирования спора, усиление независимости суда и его профессионального уровня. Имеется принцип закрепляющее право на обеспечительные меры и в соответствии с данным принципом признается возможность не уведомлять вторую сторону, а наложение таких обеспечительных мер для того, чтобы эти меры были действительно эффективными для истца, при этом отмечается, что вторая сторона должна в разумный срок должна быть уведомлена о данных мерах. Имеется также ряд других существенных принципов, которые необходимо дополнительно анализировать и который имеет большое влияние на гражданский процесс того или иного государства. Резюмируя данную лекцию, можно говорить о том, что принципы международного гражданского процесса принципы унидруа имеют большое значение для унификации гражданских процессуальных норм, делают возможность рассмотрения споров на единой основе, руководствуясь международными образцами, руководствуясь опытом развитых стран, данные принципы являются основой для возможного реформирования гражданского процесса каждой страны.

Литература:

1. <http://lawtheses.com/printsipy-mezhdunarodnogo-grazhdanskogo-protsessa>



Книга: Гражданский процесс по Эндрюсу: арбитраж и медиация, часть 2

Лекция: Принципы международного гражданского процесса. Американский институт права УНИДРУА

Авторы лекции: Аскар Калдыбаев, Сагынгалий Айдарбаев

2. Унификация правил о порядке рассмотрения гражданских споров в европейском союзе и США и ее влияние на эволюцию принципов гражданского судопроизводства в странах Латинской Америки
3. Проекты института европейского права и международного института по унификации частного права как инструменты мягкого права