

РАЗВИТИЕ ЮРИДИЧЕСКОЙ КОНФЛИКТОЛОГИИ И ПРОТОКОЛ РАЗНОГЛАСИЙ КАК ЭФФЕКТИВНОЕ СРЕДСТВО РАЗРЕШЕНИЯ ЮРИДИЧЕСКИХ КОНФЛИКТОВ

DEVELOPMENT OF LEGAL CONFLICTOLOGY AND THE PROTOCOL OF DISAGREEMENTS AS AN EFFECTIVE MEANS OF RESOLVING LEGAL CONFLICTS

G. Adygezalova

Summary. The article considers the features of the protocol of disagreements, as a means of preventing and resolving legal conflicts. The drafting of a protocol of disagreements is an effective way to resolve legal disputes, allowing the implementation of conflict behavior strategies such as compromise and cooperation. This method is relevant for all types of legal relations; it has legal regulation when concluding public contracts, when conducting bankruptcy proceedings, in resolving collective labor disputes.

Keywords: conflict, legal conflict, conflictology, the protocol of disagreements, a public contract, a collective labor dispute.

Адыгезалова Гюльназ Эльдаровна

К.ю.н., доцент, ФГБОУ ВО

«Кубанский государственный университет»

gyulnaz_2000@mail.ru

Аннотация. В статье рассмотрены особенности протокола разногласий, как средства предупреждения и разрешения юридических конфликтов. Составление протокола разногласий — это эффективный способ урегулирования юридических споров, позволяющий реализовать такие стратегии конфликтного поведения, как компромисс и сотрудничество. Данный способ актуален для всех видов правоотношений, а законодательно предусмотрен при заключении публичных договоров, при проведении процедуры банкротства, при разрешении коллективных трудовых споров.

Ключевые слова: конфликт, юридический конфликт, конфликтология, протокол разногласий, публичный договор, коллективный трудовой спор.

Конфликт, то есть столкновение индивидов и их объединений с противоречивыми интересами, — это свойство общества, которое присуще ему так же, как и свойство солидарности. Э. Дюркгейм выделял такие два вида солидарности, как механическая и органическая. При этом механическая солидарность является вынужденной и принудительной, характерна для неразвитых обществ. А органическая солидарность предполагает, что члены общества осознают ее необходимость для выживания и улучшения качества и условий жизни человека, стремятся к взаимодействию и сотрудничеству, к объединению своих усилий и к взаимобмену. Другой французский мыслитель Л. Дюги, автор теории солидаризма, развивая идею разделения общественного труда Э. Дюркгейма, обозначил следующие виды солидарности: солидарность «по сходству», т.е. из общности потребностей всех людей, и солидарность из разделения труда. Норма солидарности Л. Дюги, которая выше и государства, и права, направлена на сохранение, поддержание солидарности в этих двух формах.

Но то, что становится причиной социальной солидарности, одновременно является и причиной, которая порождает в обществе конфликты. Особенно это касается общности потребностей, которая предполагает, что все

члены социума заинтересованы в максимальном удовлетворении своих личных потребностей, которые совпадают с потребностями других индивидов. Конфликтность — это черта общества, обусловленная не только общими потребностями всех членов общества, но и тем, что все люди настолько различаются как во внутренних своих характеристиках, так и в воплощении их в подведении, что заставить их быть просто элементами управляемого механизма (например, элитой) можно на какой-то период времени, применяя в большей степени принуждение, нежели убеждение. Однако рано или поздно рост социальной напряженности приведет к взрыву, к разрядке.

Конфликтология — в широком значении отрасль междисциплинарных знаний о структуре и динамике социальных взаимоотношений, связанных с потенциально возможным или реальным столкновением субъектов на почве тех или иных противоречий.

Учитывая историю развития конфликтологии и то, что в рамках конфликтологии изучению подлежат процессы социального взаимодействия, возникновения, изменения и прекращения общественных отношений, можно сделать вывод о ее тесной связи с социологией.

Конфликтология развивалась в рамках социологии. В западной социологии ученые выделяют три этапа изучения конфликта [2]:

1. идеи социал-дарвинизма (вторая половина XIX в.), основоположником которого является Г. Спенсер, исследовавший социальную эволюцию в ходе столкновения интересов; марксистская теория конфликта (К. Маркс, Ф. Энгельс и др.), в основе которой лежал классовый конфликт;
2. функциональная теория конфликта (Г. Зиммель) и структурный функционализм (Т. Парсонс), оценивающий конфликты негативно, как препятствие в развитии общества (первая половина XX в.);
3. теория позитивно-функционального конфликта (Л. Козер), конфликтная модель общества (Р. Дарендорф), общая теория конфликта (К. Боулдинг), в рамках которых конфликт рассматривался как неизбежная составляющая развития общества, как положительное явление (в 1950–1970 гг. в первую очередь изучались причины и функции конфликта, с 1980-х гг. и до настоящего времени на первом плане стоят вопросы предупреждения и разрешения конфликтов).

В советский период происходит снижение роли социологии, меньше внимания уделяется социологическим исследованиям в развитии общества и государства, господствует позитивистский подход к праву, а конфликтология развивается в рамках марксистской теории и классового подхода.

История отечественной юридической конфликтологии связана с развитием социально-правовых теорий. В дореволюционный период под влиянием западной социологии формируется отечественная социологическая школа и социологическое правопонимание.

В второй половине XX в., с возрождением российской социологии, развивается и конфликтология. М. Ш. Гунибский к основным причинам развития юридической конфликтологии в России относит:

- ◆ экономические (в условиях рыночной экономики и признания многообразия форм собственности);
- ◆ социальные (усиление расслоения в обществе);
- ◆ политические (утверждение политического плюрализма, многопартийности, наличие оппозиции);
- ◆ правовые (например, необходимость развития коллизионного права);
- ◆ идеологические (конституционное закрепление идеологического плюрализма);
- ◆ необходимость подготовки специалистов нового поколения для государственных, правоохранительных и правоприменительных органов [3].

В отечественной литературе в 1994–1995 гг. появилась серия работ под руководством В. Н. Кудрявцева, посвященных исследованию юридического конфликта, Ю. А. Тихомиров раскрыл в 1994 г. природу юридических коллизий. В 1998–2000 гг. издан курс лекций по правовой конфликтологии В. С. Жеребина. На сегодняшний день в научной сфере неизбежно растет интерес к такому понятию, как конфликт. Выражается это в том, что на рубеже XX–XXI веков значительное число диссертационных исследований было посвящено проблемам конфликта.

Однако, следует особо отметить, что конфликтология все-таки представляет собой науку, которая носит междисциплинарный характер и сформировалась она на стыке социологии и психологии. А когда речь идет о юридической конфликтологии, мы можем говорить о взаимодействии уже социологии, психологии и юриспруденции.

В то же время, Приказом Минобрнауки России от 7 августа 2014 г. № 956 был утвержден федеральный государственный стандарт высшего образования по направлению подготовки 37.03.02 «Конфликтология» (уровень бакалавриата), а Приказом Минобрнауки России от 30 марта 2015 г. № 320 — федеральный государственный стандарт высшего образования по направлению подготовки 37.04.02 «Конфликтология» (уровень магистратуры). Таким образом, нормативно конфликтология отнесена к психологическим наукам. В то же время в рамках юриспруденции активно развиваются социология права и юридическая конфликтология, что сопровождается не только появлением научных работ и проведением исследований, но и внедрением различных учебных курсов, специальных дисциплин на различных уровнях высшего юридического образования.

В качестве причин роста интереса ученых к проблеме юридического конфликта, на наш взгляд, можно назвать следующие факторы:

- ◆ активное развитие отечественной социологии в постсоветский период;
- ◆ конституционное закрепление демократического политического режима и статуса правового государства;
- ◆ появление в отечественном образовании и науке таких учебных дисциплин и наук, как социология права, юридическая конфликтология;
- ◆ ориентация отечественной юридической мысли на рассмотрение права как социального явления, которое должно способствовать установлению правопорядка, а значит снижению конфликтности в обществе;
- ◆ тяготение современной российской юридической науки к идеям прагматизма и экономической це-

лесообразности, в результате чего акцент смещается на функции права и на рассмотрение права как инструмента социального контроля;

- ◆ расширение перечня альтернативных способов разрешения юридических споров (в частности, введение правового регулирования медиации и др.).

Существуют различные точки зрения на понятие юридического конфликта. Одни авторы считают, что это такой социальный конфликт, хотя бы один из элементов которого имеет юридические характеристики, другие — что это конфликт, который разрешается юридическим способом [1]. Но как бы мы ни определяли юридический конфликт, неоспорим тот факт, что в юридическом конфликте используются правовые средства и любой юридический конфликт имеет те или иные правовые последствия.

На сегодняшний день спектр правовых средств разрешения конфликтов очень разнообразен. Это переговоры, консультации, примирительные процедуры, согласительные комиссии, посредничество (медиация), судебное разбирательство, арбитраж (третейское разбирательство), правоприменение, осуществляемое правоохранительными органами, контролирующими и надзорными органами и др. Результатом применения данных средств могут стать правоприменительные акты (в том числе судебные), мировые соглашения, соглашения и договоры, медиативные соглашения, решения комиссий и др.

В работах правоведов и практикующих юристов мы видим стремление к популяризации альтернативных способов разрешения споров, задача которых снизить нагрузку на суды, привести стороны к мирному сосуществованию и добровольному выполнению взятых на себя обязательств. Внесудебное разрешение споров — это, безусловно, лучший способ выхода из конфликтов, но такое разрешение споров невозможно навязать искусственно. Когда общество не готово к этому, то каково бы ни было правовое регулирование альтернативных способов, они будут оставаться лишь на бумаге. Общество же может быть не готово к распространению таких способов в силу самых разных причин:

- ◆ экономическое состояние (прежде всего уровень жизни, средний доход населения в соотношении с ценами, социальная стратификация, соотношение низшего, среднего и высшего классов, стабильность валюты, рынка и др.);
- ◆ специфика правовой культуры и правосознания (и необязательно альтернативные способы не приживаются в обществах с низким уровнем правовой культуры и правосознания, причиной могут стать специфические черты, обусловлен-

ные менталитетом народа, культурными особенностями, традициями);

- ◆ исторические особенности возникновения и развития государства и права у того или иного народа, обусловленные территорией расселения населения, географией, демографией, традициями и обычаями, другими этническими характеристиками).

Если по поводу применимости медиации и третейского разбирательства ведутся многочисленные споры среди правоведов и практикующих юристов, то разрешение юридических конфликтов посредством протокола разногласий — это способ, апробированный в процессе многолетней юридической деятельности.

Законодатель не обошел стороной указанное средство преодоления юридических конфликтов. Так, в ст. 445 части 1 Гражданского кодекса РФ 1994 г. предусматривается протокол разногласий к проекту договору, в котором стороны могут предложить иные, более благоприятные для нее условия договора. Противная сторона в дальнейшем может принять предложенные условия либо отклонить протокол. Кроме того, предусматривается возможность передачи протокола разногласий на рассмотрение суда. Данная норма касается таких договоров, которые обязательны для заключения стороной, которой направлена оферта, то есть речь идет о публичных договорах. Однако, такой порядок преодоления разногласий вполне возможен и при заключении любого иного договора, руководствуясь принципом свободы договора. Упоминается протокол разногласий и при регулировании порядка заключения государственного или муниципального контракта в ст. 528 части 2 Гражданского кодекса РФ 1996 г. (с изменениями, внесенными Федеральным законом от 02.02.2006 № 19-ФЗ).

Федеральный закон от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в ч. 4 ст. 70 закрепляет необходимость составления протокола разногласий при наличии разногласий по проекту контракта. Так как речь идет об электронном аукционе, форма протокола должна быть электронной, хоть и произвольной. Важно то, что в данном нормативном акте определены те существенные элементы, которые должны содержаться в протоколе, приведен образец протокола разногласий.

Учитывая указанные нормы, а также сложившуюся практику, в протоколе разногласий должны содержаться: те положения проекта договора, с которыми сторона не согласна, а также свои предложения в виде, например, изложения спорных пунктов в своей редакции; сведения о составителе протокола или ответственном лице;

подпись руководителя юридического лица или уполномоченного лица, заверенная надлежащей печатью. После получения стороной протокола разногласий, другая сторона может предложить для подписания протокол согласования разногласий. Одним из наиболее удобных является вариант формулирования содержания протокола в виде таблицы, в которой отражена редакция условия договора, предложенная каждой из сторон договора, и согласованная редакция. Часто протокол разногласий имеет форму соглашения, подписывается всеми сторонами договора.

Достоинством указанного способа разрешения преддоговорных споров является то, что стороны акцентируют внимание на конкретных положениях договора, вызывающих споры. При этом проверяются конкретные условия и особенности их правового регулирования (как императивного, так и диспозитивного), сложившаяся практика в сфере спорных правоотношений. Протокол разногласий позволяет изложить позицию сторон, аргументировать ее и прийти к определенному консенсусу.

Когда дело касается публичных договоров, соблюдение преддоговорной процедуры и составление протокола разногласий будет иметь важное значение в случае возможного судебного разбирательства, в результате которого условия договора будут установлены судом. Однако с практической точки зрения ведение переговоров и составление протокола разногласий не менее важно и при заключении иных договоров, так как неспособность обсудить условия, высказать свою позицию, обосновать и аргументировать ее, могут отрицательно повлиять на хозяйственную, экономическую и иную деятельность сторон договорных отношений. Для обеспечения эффективности преддоговорной работы сторонам желательно заключить соглашение о ведении переговоров и процедуре подготовки проекта договора, в котором максимально кратко, но четко и последовательно будут определены сроки подготовки проекта договора, составления протокола разногласий и ответа на него. При наличии заинтересованности обеих сторон в договорных отношениях незначительное отступление от соглашения не приведет к каким-либо серьезным правовым последствиям, но в то же время это задаст вектор для получения желаемого результата — заключения договора на взаимовыгодных условиях. На наш взгляд, тщательная преддоговорная работа и реализация возможности обсуждения наиболее важных условий договора с помощью протокола разногласий поможет предотвратить многие юридические конфликты, которые возможны в дальнейшем между сторонами договорных отношений.

Таким образом, протокол разногласий можно представить как документ, подготовленный стороной, не согласной с некоторыми условиями предложенного про-

екта договора. В таком случае проект договора — это оферта, исходящая от одной стороны, а протокол разногласий — новая оферта, исходящая от другой стороны возможных договорных отношений.

Помимо сферы гражданско-правовых отношений, нормы о протоколе разногласий можно найти и при регулировании трудовых правоотношений. В частности, в ст. 38 Трудового кодекса РФ от 2001 г. говорится о том, что в случае непринятия согласованного решения по вопросам заключения или изменения коллективного договора, соглашения, составляется протокол разногласий, в котором отражаются позиции сторон трудового конфликта. При этом, если по истечении трех месяцев ведения коллективных переговоров стороны коллективного договора (работники и работодатель, в лице их представителей) к согласию не пришли, подлежит подписанию сам коллективный договор и составленный протокол разногласий. Аналогичный порядок предусмотрен и при проведении коллективных переговоров по подготовке, заключению, изменению соглашения — акта, регулирующего социально-трудовые отношения, заключаемый между полномочными представителями работников и работодателей на федеральном, межрегиональном, региональном, отраслевом (межотраслевом) и территориальном уровнях социального партнерства (ст. 47 Трудового кодекса РФ). Трудовой кодекс РФ предусматривает рассмотрение коллективного трудового спора примирительной комиссией с составлением протокола разногласий (ст. 401, ст. 402), с участием посредника (ст. 403), а далее в трудовом арбитраже (ст. 404). При этом рассмотрение спора примирительной комиссией является обязательным этапом, а результат ее деятельности оформляется протоколом. Если к соглашению стороны не пришли, тогда составляется протокол разногласий и применяются следующие способы разрешения спора.

Таким образом, протокол разногласий выступает в качестве акта, позволяющего урегулировать коллективный трудовой спор, связанный с подготовкой, заключением, изменением коллективных договоров и соглашений.

Упоминается протокол разногласий и в законодательстве, регулирующем банкротство. С помощью него подлежат разрешению разногласия между конкурсным управляющим и органом местного самоуправления или федеральным органом исполнительной власти, связанные с передачей имущества. П. 11 ст. 148 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (в ред. Федерального закона от 23.06.2016 № 222-ФЗ) налагает на соответствующий орган (местного самоуправления или государственный) обязанность направить конкурсному управляющему протокол разногласий в определенный срок. А уже при отклонении

протокола конкурсный управляющий обязан обратиться в арбитражный суд, в производстве которого находится дело о банкротстве, с заявлением о рассмотрении возникших разногласий.

Таким образом, можно сделать вывод о значимости протокола разногласий как средства предупреждения и урегулирования юридических споров. Данный акт является результатом применения примирительных процедур урегулирования конфликтов, что позволяет сторонам конфликта во внесудебном порядке прийти к согласию и четко, ясно, обоснованно обозначить свою правовую позицию. Нормативные акты регулируют отношения, связанные с разрешением споров посред-

ством протокола разногласий, но это преимущественно касается сферы публично-правовых отношений, отношений, где на первый план выходит публичный интерес. Связано это с тем, что публично-правовые отношения должны подвергаться более жесткому правовому регулированию, а споры, возникающие из публично-правовых отношений, должны закрепляться в конкретных процедурных нормах. В то же время на практике протоколы разногласий активно используются сторонами в преддоговорной работе, в процессе формулирования договоров, соглашений. Несомненно, это оказывает положительное, конструктивное воздействие на правовые отношения и позволяет свести к минимуму возможные юридические конфликты.

ЛИТЕРАТУРА

1. Адыгезалова Г.Э. Социология права: учеб. пособие, Краснодар, 2009. С. 169–170.
2. Гунибский М. Ш. Юридическая конфликтология: учеб. пособие. М., 2015. С. 12–14.
3. Худойкина Т.В., Васягина М. М. Юридическая конфликтология в системе подготовки будущих юристов // Интеграция образования. 2006. № 1. С. 67.

© Адыгезалова Гюльназ Эльдаровна (gylnaz_2000@mail.ru).

Журнал «Современная наука: актуальные проблемы теории и практики»



Кубанский государственный университет