*Разработаны*

*адвокатом Раисовой Б.А.*

*Одобрены*

*президиумом Республиканской коллегии адвокатов 11 марта 2016 года*

*(протокол № 12)*

**Методические рекомендации**

**по проведению партисипативной процедуры адвокатами**

город АСТАНА

РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН

2016 год

***СОДЕРЖАНИЕ***

*Вводная часть.*

Глава 1. Общие положения

*Параграф 1. Сфера применения партисипативной процедуры*

*Параграф 2. Основные понятия, используемые в методических рекомендациях по проведению партисипативной процедуры адвокатами.*

*Параграф 3. Цели партисипативной процедуры*

*Параграф 4. Принципы проведения партисипативной процедуры*

*Параграф 5. Добровольность*

*Параграф 6. Равноправие сторон партисипативной процедуры*

*Параграф 7. Недопустимость вмешательства в партисипативную процедуру*

*Параграф 8. Права и обязанности адвокатов в переговорах в рамках партисипативной процедуры*

*Параграф 8. Права и обязанности адвокатов в переговорах в рамках партисипативной процедуры*

*Параграф 9. Права и обязанности сторон партисипативной процедуры*

Глава 2. Проведение партисипативной процедуры

*Параграф 10. Порядок проведения партисипативной процедуры.*

*Параграф 11. Место и время проведения партисипативной процедуры.*

*Параграф 12. Язык проведения партисипативной процедуры*

*Параграф 13. Условия проведения партисипативной процедуры*

*Параграф 14. Форма и содержание договора о проведении партисипативной процедуры с адвокатом*

*Параграф 15. Расходы, связанные с проведением партисипативных процедур*

*Параграф 16 . Особенности проведения партисипативной процедуры в сфере гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц*

*Параграф 17. Особенности проведения партисипативной процедуры в сфере семейных отношений*

*Параграф 18. Прекращение партисипативной процедуры*

*Параграф 19. Соглашение об урегулировании гражданско-правового спора, достигнутое в партисипативной процедуре.*

Глава 3. Заключительные положения

*Параграф 20. Порядок повышения квалификации адвокатов по проведению партисипативной процедуры.*

*Параграф 21. Порядок введения в действие методических рекомендаций по проведению партисипативной процедуры****.***

**Методические рекомендации по проведению**

**партисипативной процедуры адвокатами.**

Настоящие методические рекомендации применимы в общественных отношениях в сфере организации и проведения партисипативной процедуры адвокатами в рамках гражданского процесса, а также как альтернативного метода по урегулированию споров в Республике Казахстан, определяют ее принципы и методологию проведения самой процедуры.

Глава 1. Общие положения

Параграф 1. Сфера применения партисипативной процедуры

1. Сферой применения партисипативной процедуры являются гражданско-правовые споры, возникающие из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, за исключением публично-правовых споров, если иное не установлено законами Республики Казахстан.

2. Партисипативная процедура не применяется к спорам, возникающим из отношений, указанных в пункте 1 настоящей статьи, в случае, если такие споры затрагивают или могут затронуть интересы третьих лиц, не участвующих в партисипативной процедуре, и лиц, признанных судом недееспособными либо ограниченно дееспособными.

3. Партисипативная процедура не применяется к спорам, возникающим из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, когда одной из сторон является государственный орган власти или управления.

Параграф 2. Основные понятия, используемые в методических рекомендациях по проведению партисипативной процедуры адвокатами

В настоящих методических рекомендациях используются следующие основные понятия:

1) партисипативная процедура – это переговорный процесс урегулирования спора между сторонами с обязательным участием их адвокатов, без участия судьи, в целях достижения ими взаимоприемлемого соглашения; и реализуемая по добровольному согласию сторон;

2) стороны партисипативной процедуры – это субъекты отношений, указанных в [пункте 1 статьи 1](#sub10000) настоящих Рекомендаций, участвующие в партисипативной процедуре;

3) договор адвоката с лицом, обратившимся за квалифицированной юридической помощью (договора поручения сторон) – это письменное соглашение каждой из сторон, заключаемое с адвокатом (адвокатами) в целях оказания квалифицированной юридической помощи, в том числе, в части урегулирования спора, до начала партисипативной процедуры;

4) участники партисипативной процедуры – это стороны по гражданскому делу или по гражданско-правовому спору и их адвокаты;

5) соглашение об урегулировании спора в рамках партисипативной процедуры - письменное соглашение сторон, достигнутое ими в результате переговоров с участием адвокатов сторон, без участия судьи;

6) определение об утверждении соглашения, заключенного в рамках партисипативной процедуры, – это судебный акт, который может быть вынесен судьей после завершения процедуры адвокатами, по заявлению сторон по гражданскому делу, в соответствии с положениями Гражданского процессуального Кодекса Республики Казахстан.

Параграф 3. Цели партисипативной процедуры

Целями партисипативной процедуры являются:

1. достижение варианта разрешения (урегулирования) спора в виде соглашения, устраивающего обе стороны процедуры;
2. оперативное разрешение (урегулирование) спора (не более 10 рабочих дней);
3. снижение материальных издержек сторон;
4. снижение уровня конфликтности сторон, формирование и сохранение стабильных отношений между сторонами вследствие устранения спорных моментов;
5. формирование правовой культуры у населения, способствующей укреплению деловой репутации на международном уровне;
6. снижение нагрузки на судебную систему.

Параграф 4. Принципы проведения партисипативной процедуры

Партисипативная процедура проводится адвокатами на основе принципов:

1) добровольности участия сторон;

2) равноправия сторон в переговорах;

3) недопустимости вмешательства в партисипативную процедуру;

4) законности действий адвоката, с участием которых проводятся переговоры в рамках партисипативной процедуры, действующего в интересах своего доверителя.

Параграф 5. Добровольность

1. Условием участия в партисипативной процедуре является взаимное добровольное волеизъявление сторон, выраженное в договоре поручения с адвокатом (адвокатами), а также в письменном заявлении стороны в адрес суда, в производстве которого находится на рассмотрении спор.

2. Стороны партисипативной процедуры вправе отказаться от переговоров на любой ее стадии, уведомив об этом суд в письменной форме.

3. В ходе партисипативной процедуры стороны вправе по своему усмотрению распоряжаться своими материальными и процессуальными правами, увеличить или уменьшить размер требований или отказаться от претензий, исковых требований или других притязаний в споре, за исключением изменения предмета и основания исковых требований, заявленных в суде.

4. Стороны свободны в выборе вопросов для обсуждения вариантов взаимоприемлемого соглашения.

Параграф 6. Равноправие сторон партисипативной процедуры

Стороны партисипативной процедуры пользуются равными правами при выборе адвокатов, своей позиции в ней, способах и средствах ее отстаивания, при получении информации, в оценке приемлемости условий соглашения об урегулировании спора и несут равные обязанности.

Параграф 7. Недопустимость вмешательства в партисипативную процедуру

1. При участии в переговорах проведения партисипативной процедуры адвокат независим от сторон, государственных органов, иных юридических, должностных и физических лиц. Адвокат самостоятелен в выборе средств и методов переговоров, допустимость которых определяется Законом Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности», Кодексом этики адвокатов и настоящими Рекомендациями.

2. Адвокат должен проводить переговоры в рамках партисипативной процедуры в интересах своего доверителя. При наличии обстоятельств, препятствующих адвокату в проведении переговоров, он должен уведомить об этом своего доверителя.

3. Не допускается вмешательство в деятельность адвоката при проведении переговоров в рамках партисипативной процедуры, кроме случаев, предусмотренных законами Республики Казахстан.

Параграф 8. Права и обязанности адвокатов в переговорах в рамках партисипативной процедуры

1. Адвокаты вправе:

1) собирать информацию относительно предмета спора в пределах, предусмотренных действующим законодательством в Республике Казахстан;

2) в ходе партисипативной процедуры проводить встречи как со всеми сторонами одновременно, так и с каждой из сторон в отдельности и предоставлять им устные и письменные рекомендации и доказательства по разрешению спора;

3) информировать общественность об осуществлении своей адвокатской деятельности по партисипативным процедурам с соблюдением адвокатской тайны.

2. Адвокаты обязаны:

1) при проведении переговоров в рамках партисипативной процедуры действовать только с согласия своего доверителя, как стороны в споре;

2) до начала партисипативной процедуры разъяснить доверителю её цели, правовые последствия заключения соглашения по урегулированию спора, а также его права и обязанности.

3. Адвокаты при ведении переговоров обязаны соблюдать Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» и Кодекс профессиональной этики адвокатов.

4. Адвокаты имеют также другие права и несут другие обязанности, предусмотренные Законом РК «Об адвокатской деятельности».

Параграф 9. Права и обязанности сторон партисипативной процедуры

1. Стороны в переговорах в рамках партисипативной процедуры вправе:

1) добровольно выбирать адвоката (адвокатов) для участия в ней по своему усмотрению;

2) отказаться от адвоката (адвокатов), участвующего в процедуре;

3) в любой момент переговоров партисипативной процедуры отказаться от участия в ней;

4) участвовать в проведении партисипативной процедуры лично или через представителей, полномочия которых основаны на доверенности, оформленной в установленном законом порядке;

5) при неисполнении или ненадлежащем исполнении соглашения об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры обратиться в суд, в производстве которого находилось дело, и в связи с которым осуществлялась партисипативная процедура, с заявлением о принудительном исполнении в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан.

2. Стороны партисипативной процедуры обязаны исполнять соглашение об урегулировании спора в порядке и в сроки, предусмотренные этим соглашением.

3. Стороны партисипативной процедуры имеют также другие права и несут другие обязанности, предусмотренные законодательством Республики Казахстан.

Глава 2. Проведение партисипативной процедуры

Параграф 10. Порядок проведения партисипативной процедуры.

1. Партисипативная процедура проводится по предварительно согласованному сторонами порядку и в соответствии с настоящими Рекомендациями.
2. Партисипативная процедура состоит из трех этапов: выдвижение предложений, разработка альтернатив и выбор альтернатив.

Параграф 11. Место и время проведения партисипативной процедуры.

1. Стороны могут по своему усмотрению договориться о месте проведения партисипативной процедуры.

2. Стороны по взаимному согласию определяет дату и время проведения партисипативной процедуры.

Параграф 12. Язык проведения партисипативной процедуры

1. Стороны могут по своему усмотрению договориться о языке или языках, которые будут использоваться в ходе проведения партисипативной процедуры.
2. В случае заключения письменного соглашения между сторонами по исковому требованию, оно должно быть составлено на языке, на котором ведется гражданское судопроизводство.

Параграф 13. Условия проведения партисипативной процедуры

1. Проведение партисипативной процедуры осуществляется по взаимному согласию сторон.

2. Переговоры в партисипативной процедуре с участием адвокатов при урегулировании споров, возникающих из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, могут быть применены до обращения в суд, после начала судебного разбирательства и после вынесения судебного решения по делу.

3. Судьи и должностные лица органов, осуществляющих гражданское судопроизводство, не вправе в какой-либо форме принуждать стороны к партисипативной процедуре.

4. Предложение стороне обратиться к партисипативной процедуре может быть сделано по просьбе другой стороны, судом в соответствии с Гражданским процессуальным Кодексом или адвокатом.

5. Проведение партисипативной процедуры в рамках гражданского судопроизводства начинается со дня когда, одна из сторон заявила об этом в суде либо судом было предложено провести переговоры в рамках данной процедуры в разумные сроки в рамках действующего гражданского процессуального законодательства.

6. Если одна из сторон направила в письменной форме предложение о проведении партисипативной процедуры и в течение десяти календарных дней со дня его направления или в течение иного указанного в предложении разумного срока не получила согласие другой стороны на проведение переговоров, такое предложение считается отклоненным.

7. Для проведения партисипативных переговоров стороны выбирают одного или нескольких адвокатов.

8. Коллегии адвокатов могут рекомендовать кандидатуру адвоката (адвокатов), если стороны направили в указанную организацию соответствующее обращение или запрос.

9. Сроки проведения партисипативной процедуры определяются взаимным согласием сторон с учетом требований сроков рассмотрения гражданских дел в рамках гражданского судопроизводства.

Если партисипативная процедура с участием адвокатов осуществляется вне рамок гражданского процесса, стороны и их адвокаты должны принимать все возможные меры для того, чтобы указанная процедура была завершена в срок не более тридцати календарных дней. В исключительных случаях в связи со сложностью разрешаемого спора, с необходимостью получения дополнительной информации или документов срок проведения партисипативной процедуры может быть увеличен по договоренности сторон спора, но не более чем на тридцать календарных дней.

Параграф 14. Форма и содержание договора о проведении партисипативной процедуры с адвокатом

1. В рамках гражданского судопроизводства в случае взаимного согласия сторон о разрешении спора путем переговоров в партисипативной процедуре основанием для участия в переговорах является договор поручения об оказании юридической помощи, оформленный в письменной форме, заключенный в соответствии с требованиями Закона Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности».

2. В случае, если партисипативные переговоры с участием адвокатов при урегулировании споров, возникающих из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, применены до обращения в суд, то есть до начала судебного разбирательства, существенными условиями договора поручения об оказании юридической помощи в проведении переговоров в партисипативной процедуре являются:

1) дата, время и место составления договора о проведении партисипативных процедур;

2) наименование сторон спора, фамилии и инициалы, должности их представителей с указанием полномочий;

3) предмет спора;

4) сведения об адвокате (или адвокатах), которого (которых) выбрали для проведения переговоров;

5) условия, порядок и размер расходов, связанных с проведением партисипативных процедур;

6) язык проведения партисипативных процедур;

7) обязательство сторон и последствия неисполнения такого обязательства;

8) основания и объем ответственности адвоката, участвующего в урегулировании спора в рамках партисипативных процедур; за действия (бездействие), повлекшие убытки (ущерб) для сторон переговоров;

9) реквизиты сторон (данные, удостоверяющие личность, место жительства, контактные телефоны);

10) срок проведения партисипативных процедур;

11) порядок проведения партисипативных процедур;

3. Сторонами могут быть установлены дополнительные требования к адвокатам.

4. Порядок и размер выплаты сторонами партисипативной процедуры вознаграждения адвокату за проведение переговоров устанавливаются в порядке, утвержденном организациями адвокатов.

Параграф 15. Расходы, связанные с проведением партисипативных процедур

1. Расходы, связанные с проведением партисипативных процедур, включают:

1) вознаграждение (гонорар) адвоката;

2) расходы, понесенные адвокатом в связи с проведением партисипативной процедуры, в том числе расходы на оплату проезда к месту рассмотрения проведения переговоров по урегулированию спора, проживание и питание (командировочные) и представительские расходы;

3) расходы на оплату заключений специалистов, экспертов, оценщиков, то есть понесенные стороной в целях сбора информации для переговоров на партисипативных процедурах.

2. Адвокаты проводят партисипативную процедуру как на платной, так и на бесплатной основе. В случае, если сторона в переговорах имеет право на оказание юридической помощи за счет средств гарантированной государством юридической помощи, адвокат обязан оформить надлежащим образом соответствующие документы для оказания квалифицированной юридической помощи в соответствии с Законом Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» для последующего возмещения расходов из соответствующего бюджета.

3. Размер вознаграждения адвокатов определяется по договору поручения со стороной до начала партисипативной процедуры.

5. Если адвокат отказывается от проведения партисипативной процедуры в силу обстоятельств, препятствующих ему оказывать квалифицированную юридическую помощь, он обязан возвратить выплаченные ему стороной денежные суммы.

Параграф 16 . Особенности партисипативной процедуры в сфере гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц

1. Партисипативная процедура при урегулировании споров, возникающих из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, в рамках гражданского судопроизводства должна быть завершена не позднее десяти календарных дней со дня, когда стороной было заявлено суду о добровольном намерении провести переговоры с целью урегулирования спора и заключения соглашения.

2. При прекращении партисипативной процедуры, проводимой в рамках гражданского судопроизводства, стороны обязаны незамедлительно направить суду, в производстве которого находится гражданское дело:

1) в случае урегулирования спора – письменное соглашение об урегулировании спора в рамках партисипативной процедуры в день его подписания;

2) в иных случаях - письменное заявление о назначении дня рассмотрения дела по существу в связи с невозможностью заключения соглашения между сторонами в день, когда стороны отказались от дальнейшего проведения партисипативной процедуры.

 Параграф 17. Особенности проведения партисипативной процедуры в сфере семейных отношений

1. Посредством партисипативной процедуры могут разрешаться разногласия между супругами относительно продолжения брака, осуществления родительских прав, установления места жительства детей, вклада родителей в содержание детей, а также любые другие разногласия, возникающие в семейных отношениях.

2. При проведении партисипативной процедуры в сфере семейных отношений адвокат должен учитывать законные интересы ребенка.

3. Если в ходе партисипативной процедуры устанавливаются факты, которые подвергают или могут подвергнуть опасности нормальный рост и развитие ребенка или наносят серьезный ущерб его законным интересам, адвокат обязан обратиться в орган, осуществляющий полномочия по защите прав ребенка.

Параграф 18. Прекращение партисипативной процедуры

Переговоры в партисипативной процедуре прекращаются в случаях:

1) подписания сторонами соглашения об урегулировании спора - со дня подписания такого соглашения;

2) установления адвокатом обстоятельств, исключающих возможность разрешения спора путем переговоров в партисипативной процедуре;

3) письменного отказа сторон от партисипативной процедуры в связи с невозможностью разрешения спора путем переговоров - со дня обращения в суд с заявлением о назначении к слушанию дела по существу;

4) письменного отказа одной из сторон от продолжения партисипативной процедуры - со дня направления адвокатом стороны письменного отказа от участия другой стороне;

5) истечения срока проведения партисипативной процедуры - со дня его истечения с учетом положений пунктов 6 и 9 Параграфа 13 настоящих Рекомендаций.

Параграф 19. Соглашение об урегулировании гражданско-правового спора, достигнутое в партисипативной процедуре.

1. Соглашение об урегулировании гражданско-правового спора, достигнутое сторонами переговоров в рамках партисипативной процедуры, заключается в письменном виде в форме гражданско-правовой сделки с вытекающими из её содержания юридическими последствиями; подписывается сторонами и утверждается судом в рамках гражданского судопроизводства. Адвокаты, участвующие в партисипативной процедуре, подписывают соглашение об урегулировании спора как участники переговоров и не являются стороной в соглашении, а также не могут быть в последующем привлечены в качестве стороны по возможному спору.

2. Соглашение должно содержать данные о сторонах партисипативной процедуры, предмете спора, об адвокате или адвокатах, участвовавших в переговорах, а также согласованные сторонами условия соглашения, способы и сроки их исполнения и последствия их неисполнения или ненадлежащего исполнения.

3. Соглашение об урегулировании спора подлежит исполнению сторонами партисипативной процедуры добровольно в предусмотренные им порядке и сроки.

4. В случае, если соглашение, заключенное в рамках партисипативной процедуры, утверждено судом, то оно подлежит принудительному исполнению по заявлению заинтересованной стороны, направленному в суд в порядке, предусмотренном Гражданским процессуальным Кодексом Республики Казахстан.

4. Соглашение об урегулировании спора в рамках партисипативной процедуры, заключенное до рассмотрения гражданского дела в суде, представляет собой гражданско-правовую сделку, направленную на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей сторон. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения такого соглашения сторона партисипативных переговоров, нарушившая соглашение, несет ответственность в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан.

5. Соглашение об урегулировании спора, достигнутое сторонами при проведении партисипативной процедуры в ходе гражданского процесса, незамедлительно направляется судье, в производстве которого находится гражданское дело. Соглашение об урегулировании спора утверждается судом в порядке, предусмотренном [Гражданским процессуальным Кодексом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000000039) Республики Казахстан.

При заключении сторонами соглашения об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры, которые утверждены судами первой, апелляционной и кассационной инстанциями, истцу из бюджета [возвращается](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_156940/?dst=1325) уплаченная государственная пошлина в порядке, установленном Гражданским процессуальным и Налоговым (Об обязательных платежах в бюджет) Кодексами Республики Казахстан.

6. Соглашение об урегулировании спора в порядке гражданского судопроизводства, которое было достигнуто сторонами в рамках партисипативной процедуры, вступает в силу в день вступления в законную силу определения суда, которым оно утверждено.

7. Соглашение об урегулировании спора, которое было достигнуто сторонами в рамках партисипативной процедуры вне суда, вступает в силу в день его подписания сторонами.

Глава 3. Заключительные положения

Параграф 20. Порядок повышения квалификации адвокатов по проведению партисипативной процедуры.

Учитывая эксклюзивное право адвокатов на проведение партисипативной процедуры, предусмотренное Гражданским процессуальным Кодексом Республики Казахстан, профессиональную подготовку и повышение квалификации адвокатов с выдачей документа (сертификата) о прохождении соответствующей подготовки по проведению партисипативной процедуры, вправе проводить только организации объединения адвокатов: коллегии адвокатов (в том числе через центры стажировки и повышения квалификации, юридические консультации) и адвокатские конторы.

Параграф 21. Порядок введения в действие методических рекомендаций по проведению партисипативной процедуры**.**

Настоящие методические рекомендации по проведению партисипативной процедуры вводятся в действие с момента их утверждения Президиумом Республиканской коллегии адвокатов.