

УДК 346.9

*Т.Н. Пушкина***ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ МЕДИАЦИИ**

Раскрывается роль и значение медиации как в досудебном урегулировании спора, так и при разрешении спора судом. Медиация дает возможность спорящим сторонам выбора в способе решения конфликта: в добровольном порядке либо в судебном. Процедура медиации необходима для того, чтобы стороны с участием независимых лиц (медиаторов) могли прийти к соглашению и достичь взаимоприемлемого результата. Развитие примирительных процедур является одним из приоритетных направлений совершенствования механизмов разрешения споров и защиты нарушенных субъективных прав. Преимущества внедрения медиации и иных альтернативных возможностей урегулирования споров очевидны как в отношении государства, так и участников спорного правоотношения. Не случайно медиативные способы урегулирования споров развиты в международной практике. Принятый Примирительный регламент Международной торговой палаты устанавливает медиацию как один из институтов урегулирования споров между сторонами, в том числе и с участием международного элемента.

Ключевые слова: медиация, медиатор, соглашение, гражданское судопроизводство, суд, стороны.

Гражданско-процессуальный и Арбитражно-процессуальный кодексы Российской Федерации содержат право сторон на любой стадии процесса использовать примирительные процедуры, а суд обязан оказать им содействие в примирении. К числу мер, направленных на примирение сторон, относятся разъяснения сторонам их процессуальных прав на заключение мирового соглашения, обращение за содействием к посреднику, использование других примирительных процедур. Указанные меры суд обязан применять на всех стадиях процесса. Такие разъяснения и предложения должны включаться в определения, постановленные судом, такие как о принятии дела к производству, о наложении мер обеспечительного характера, о вступлении в дело других участников процесса (соистца, соответчика, третьих лиц), о замене ненадлежащего ответчика надлежащим, об объединении дел в одно производство, о выделении требований в отдельное производство, о назначении дела к судебному разбирательству, о приостановлении производства по делу либо его возобновлении, об отложении дела слушанием, а также иные определения, выносимые в ходе рассмотрения дела. Примирение сторон возможно до вступления решения в законную силу, а также на этапе исполнения судебного акта.

Федеральный закон № 193 от 27 июля 2010 г. «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» вступил в законную силу только 1 января 2011 г.¹ Основной целью этого закона было принятие мер по добровольному урегулированию споров, которое позволило бы разгрузить суды и снизить судебную нагрузку. Медиация – особая форма посредничества и особая форма примирительной процедуры. Она позволяет сторонам при содействии независимого и беспристрастного лица на добровольной основе выработать взаимовыгодное и исполняемое решение, которое будет отвечать интересам всех участников спора.

Условиями медиации федеральный закон признает:

- 1) волеизъявление на проведение процедуры медиации сторонами;
- 2) наличие медиатора – беспристрастного лица, помогающего сторонам в выработке приемлемого соглашения;
- 3) согласие сторон на исполнение принятого соглашения.

Особенностью урегулирования спора с применением процедуры медиации следует признать то, что по ее итогам все участники отстаивают собственные интересы и, в отличие от судебного разбирательства, в медиации нет выигравшей и проигравшей стороны.

В современном российском праве следует различать три вида медиации:

- 1) досудебный – когда возникший конфликт стороны пытаются разрешить до обращения в суд при помощи медиатора;
- 2) внесудебный – когда спорящие стороны привлекают нейтрального медиатора для оказания им услуг в урегулировании спора без обращения с иском в судебные инстанции;

¹ ФЗ № 193 от 27.07.2010 г. «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // СПС «КонсультантПлюс».

3) судебный – когда в процессе рассмотрения заявленного иска стороны с применением медиативных процедур пришли к взаимовыгодному соглашению.

Очевидно, что при этом виде урегулирования уже принятого судом к производству искового заявления все участники процесса, указанные в ст. 34 ГПК РФ и ст. 40 АПК РФ, содействуют и медиатору, и суду в прекращении дела ввиду заключения сторонами мирового соглашения. К участникам процесса законодатель относит истца, ответчика, третьих лиц, прокурора, органы государственной власти, органы местного самоуправления. Данные лица обладают равными правами и обязанностями, в том числе истец и ответчик на любой стадии процесса вправе окончить дело миром, прокурор и органы местного самоуправления и государственной власти должны содействовать им в этом, а суд утверждает мировое соглашение, если оно не противоречит закону и не нарушает прав и интересов третьих лиц (ст. 220 ГПК РФ, ст. 141 АПК РФ).

На суды возлагается обязанность по разъяснению сторонам процессуальных последствий заключения мирового соглашения. К таковым законодатель относит невозможность повторного обращения в суд по тому же предмету спора, по тем же основаниям и между теми же сторонами.

К сожалению, внесудебный порядок применения медиативных процедур не получил широкого распространения на практике. Причины этого правильно сформулированы Л.В. Головки, который отмечал, что менталитет и культура российских участников споров встречают медиацию в штыки, противопоставляя ей справедливость и ответственность².

Однако если судебное решение справедливо к одному участнику процесса, то оно не отвечает интересам противоположной стороны. А применение процедуры медиации как раз позволило бы выработать справедливые условия разрешения спора для всех его участников.

Следует согласиться с мнением В.М. Корякина, который верно определяет преимущества медиации:

- возможность сэкономить время, деньги, эмоциональные силы участников спора;
- выработать взаимную договоренность сторон;
- взаимный конструктивный поиск решений при содействии медиаторов;
- защитить интересы участников процедуры, поскольку процесс медиации – это конфиденциальный процесс;
- достигнуть договоренностей, которые будут более долговечны и способны отвечать реальному положению вещей³.

За истекший период действия Федерального закона № 193 можно подвести некоторые итоги его применения. Как показывает статистика, судебный порядок медиации применяется крайне редко. Справка Верховного Суда РФ, утвержденная Президиумом Верховного Суда РФ 22.06.2016 г., «О практике применения судами Федерального Закона от 27 июля 2010 года № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» за 2015 год»⁴ свидетельствует, что из более чем 15 миллионов рассмотренных по первой инстанции дел судами общей юрисдикции только чуть более одной тысячи дел разрешено с применением правил медиации. В процентном отношении это составляет только 0,007 % от общего числа рассмотренных дел. Причем количество дел, разрешенных с привлечением медиаторов, даже сократилось по сравнению с 2014 г.

Интересны и категории дел, по которым стороны прибегли к процедуре медиации:

- семейные споры, включающие в себя дела по расторжению брака, споры по воспитанию детей, дела о разделе совместно нажитого имущества между супругами – 240 дел;
- трудовые споры (о восстановлении на работе, об оплате труда, о возмещении ущерба, причиненного при исполнении трудовых обязанностей) – 86 дел;
- по искам о возмещении вреда за увечье и смерть кормильца – 8 дел;
- о выселении – 23 дела;

² Головки Л.В. Медиация – понятие, принять и применять // Вестник Арбитражного суда г. Москвы. 2008. № 5. С. 28.

³ Корякин В.М. Медиация как способ урегулирования споров и возможность ее применения к воинским правоотношениям // Право в Вооруженных силах. 2010. № 10. С. 43.

⁴ Справка о практике применения судами Федерального Закона от 27 июля 2010 года № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» за 2015 год // СПС «КонсультантПлюс».

- защита права собственности – 7 дел;
- о взыскании страхового возмещения – 54 дела.

Еще реже используется практика применения медиации арбитражными судами Российской Федерации. В качестве примеров Верховный Суд РФ использовал только три дела, оконченных арбитражными судами заключением мировых соглашений при помощи медиаторов. Арбитражный суд Удмуртской Республики, по ходатайству сторон, к услугам медиаторов не прибегал.

Приведенная статистика свидетельствует, что стороны при возникновении конфликтной ситуации больше доверяют судебным органам. Особенно это относится к вопросам исполнения договоров и соглашений. Верховный Суд РФ указал, что в ряде регионов стороны и вовсе не используют процедуру медиации при разрешении споров.

Следует отметить, что имеются единичные случаи оспаривания медиативных соглашений.

Так, истцы Л. и О. обратились к Ч. с иском о признании медиативного соглашения недействительным и об определении иного порядка общения с внучкой в связи с тем, что условия медиативного соглашения не выполнялись. Фрунзенский районный суд г. Владимира при рассмотрении иска установил, что возникший спор вытекает из семейных правоотношений, которые имеют длящийся характер. Истцы, обосновывая заявленные требования, указывают на новые обстоятельства неправильного поведения ответчика, что не препятствует их повторному обращению в суд с иском об определении порядка общения с внучкой. По указанным причинам иски были оставлены без удовлетворения.

Таким образом, следует сделать вывод, что медиативная процедура по урегулированию споров пока не получила надлежащего распространения и не достигла своей цели по снижению судебной нагрузки.

С 1 января 2014 г. вступил в силу Примирительный регламент Международной торговой палаты. Поскольку данный регламент наиболее часто применяется спорящими сторонами, в том числе и с участием международного элемента, на его примере рассмотрим процедуру проведения медиации.

Начало процедуры медиации происходит при наличии соглашения между спорящими сторонами о передаче спора на урегулирование медиативной службы. Её инициирование происходит с подачи в Центр (единый центр для организации и администрирования примирительных процедур) письменного заявления. Заявление должно содержать контактные данные сторон, сущность спора, наличие согласия сторон на проведение медиативных процедур. Здесь же требуется указать конкретного специалиста, который будет проводить процедуру примирения, либо описать требования к качествам медиатора, назначаемого Центром для проведения процедуры.

Порядок назначения медиатора также определен регламентом. В случае отсутствия предложения конкретной кандидатуры от сторон Центр вправе самостоятельно назначить специалиста либо предложить сторонам кандидатуру из имеющегося списка. При этом Центр максимально учитывает интересы сторон, в том числе такие, как гражданство, владение языком, подготовку, квалификацию и опыт медиатора в проведении подобных процедур. При утверждении кандидатуры медиатора избираются место и язык проведения процедуры, указывается обязательность участия в ней сторон спора.

После назначения медиатора последний обсуждает со сторонами порядок проведения процедуры, направляет сторонам письменное уведомление о принятом порядке проведения процедуры. Медиатор просит стороны предоставить ему и противной стороне описание истоков и предмета спора, истории переговоров и позиции сторон. Любая сторона вправе поделиться с медиатором конфиденциальной информацией до начала медиации и медиатор вправе предложить сторонам предоставить ему эту информацию до начала рассмотрения спора, если он сочтет это полезным. В связи с этим медиатору запрещено давать свидетельские показания в любом судебном, арбитражном или ином разбирательстве по процедуре проведения медиации, за исключением договоренности сторон о разглашении информации или требованиям закона. Беспристрастность и независимость медиатора обеспечивается тем, что в отсутствие письменной договоренности всех сторон медиатору запрещено как до, так и после процедуры медиации выступать в качестве судьи, арбитра, эксперта, представителя или консультанта любой из сторон в любом судебном, арбитражном или ином разбирательстве, имеющем отношение к спору. В то же время на стороны возложена обязанность по добросовестному использованию своих прав в период проведения всей процедуры медиации и содействию медиатору в скорейшем завершении процедуры с учетом интересов всех участников спора.

Процедура медиации может быть завершена заключением сторонами медиативного соглашения, которое может служить основанием для подписания мирового соглашения сторонами в период возбужденного судопроизводства. Кроме того, медиация может быть прекращена по инициативе любой из сторон в случае письменного отказа от продолжения процедуры.

По Регламенту процедура медиации является платной, требующей от сторон конфликта внесения сумм на покрытие расходов Центра и гонораров медиаторов. Денежные средства должны быть внесены на депозит сторонами в равных долях, однако любая из сторон вправе оплатить невнесенную другой стороной часть таких депозитов и расходов. Окончательный расчет в отношении процедуры производится по ее прекращении. Центр вправе возратить сторонам излишне выплаченные суммы либо выставить счет на доплату. Центр прекращает процедуру медиации по истечении срока ее проведения, в случае просрочки стороной оплаты любого платежа более чем на семь дней.

Следует иметь в виду, что медиаторы не несут ни перед кем ответственности за любые действия или упущения, допущенные в процессе медиации.

Приведенный медиативный порядок может быть распространен при разрешении любых конфликтных ситуаций. При строгом его соблюдении стороны контролируют как само решение об урегулировании спора, так и условия любого мирового соглашения. Медиация является гибкой процедурой, она может быть адаптирована к любым потребностям сторон, в том числе к особенностям их культуры и права и специфике спора.

Особенностью урегулирования спора с применением процедуры медиации является возможность ведения переговоров сторонами, учет их интересов, сохранение партнерских отношений между ними, а также добровольность исполнения медиативного соглашения.

Несмотря на бесспорные преимущества медиативного урегулирования конфликта перед судебным этот порядок так и не получил широкого распространения в практике судов Российской Федерации.

Одной из причин этого следует признать отсутствие профессиональных медиаторов в нашей стране.

Федеральный закон указывает на возможность осуществления медиативных услуг как на профессиональной основе так и на непрофессиональной. При этом деятельность медиатора не является предпринимательской. Однако профессиональным медиатором могут быть лица, достигшие 25 лет, имеющие высшее образование, получившие дополнительное профессиональное образование по вопросам медиации.

Медиаторами не могут быть лица, замещающие государственные должности Российской Федерации, должности государственной гражданской службы, должности муниципальной службы. Кроме того, они не имеют право быть представителем сторон, оказывать им юридическую помощь, быть заинтересованными в исходе дела. Указанные требования и ограничения, безусловно, не способствуют скорейшему формированию института профессиональных медиаторов. Непрофессиональные медиаторы не вызывают у сторон доверия и крайне редко привлекаются ими к урегулированию споров.

В качестве достоинств переговорного процесса следует назвать:

- возможность урегулирования спора без судебных издержек,
- оперативность урегулирование спора;
- сохранение партнерских отношений и деловой репутации ответчика;
- возможность соглашения по заключению договора новации, прощения долга, добровольного и скорейшего разрешения жилищного спора, урегулирования трудового конфликта.

Не случайно в качестве одной из целей принятия ФЗ № 193 законодатель указывает гармонизацию социальных отношений. Сама процедура медиации носит универсальный характер. Она не только содействует урегулированию правовых споров, но и может стать основой социальных отношений развития общества. При этом отношения должны выстраиваться на основе сотрудничества, а не борьбы. В международной практике медиация применяется в отношении широкого круга правовых споров. Так, например, в Соединенных Штатах Америки, Великобритании и Австралии медиацию практикуют с начала 50-х гг. прошлого столетия. В Англии более половины споров урегулируются в досудебном порядке. В Соединенных Штатах только 5 % дел доходят до судебного разбирательства. Внесудебное урегулирование споров в указанных странах развито из-за длительности сроков рассмотрения дел судами, высоких пошлин, больших адвокатских гонораров. В мировой практике применяются десятки видов примирительных процедур. Опыт медиации уже известен в Словении, Голландии, Германии. Примеры успешного применения медиации есть и на территории бывшего Совет-

ского Союза. Так, в Республике Беларусь еще в августе 2008 г. принят закон, по условиям которого большинство хозяйственных споров рассматриваются с применением примирительных процедур.

Из вышесказанного следует, что возможность внедрения примирительных процедур в судебные, внесудебные и досудебные способы урегулирования споров и в Российской Федерации должны способствовать снижению нагрузки на судей, экономии бюджетных ресурсов, повышению качества осуществления правосудия.

Поступила в редакцию 22.02.17

T.N. Pushkina

CONCEPT AND VALUE OF MEDIATION

The role and importance of mediation is revealed both in pre-trial settlement of a dispute and in the resolution of a dispute by the court. Mediation provides an opportunity for the disputing parties to choose a manner in which the conflict is resolved: either voluntarily or in the court. The mediation procedure is necessary for the parties with the participation of independent persons (mediators) to come to an agreement and reach a mutually acceptable result. The development of conciliatory procedures is one of the priority areas for improving mechanisms for resolving disputes and protecting violated subjective rights. The advantages of introducing mediation and other alternative possibilities for settling disputes are obvious both in relation to the state and participants in the disputed legal relationship. It is no accident that mediative methods of dispute settlement are developed in international practice. The adopted Conciliation Rules of the International Chamber of Commerce establishes mediation as one of the institutions for the settlement of disputes between the parties, including with the participation of an international element.

Keywords: mediation, mediator, agreement, parties, civil trial.

Пушкина Татьяна Николаевна, доцент

ФГБОУ ВО «Удмуртский государственный университет»
426034, Россия, г. Ижевск, ул. Университетская, 1 (корп. 4)

Pushkina T.N., associate professor

Udmurt State University
Universitetskaya st., 1/4, Izhevsk, Russia, 426034