

УДК 347.1

## Медиация как юридическая процедура



**Давыдова Г.Н.**

Кандидат юридических наук,  
доцент кафедры гражданского и предпринимательского права  
Института экономики, управления и права (Казань)

*В статье автор проводит анализ процедуры медиации, дает определение процедуре медиации, выделяет признак и принципы названной процедуры. Определены и рассмотрены такие стадии процедуры медиации как стадия возникновения, реализации и прекращения процедуры.*

*Ключевые слова: альтернативные процедуры разрешения споров, медиация, стадии, принципы, признаки процедуры медиации.*

В зарубежном законодательстве, преимущественно в законодательстве Великобритании, Австралии и США, широкое распространение получили так называемые альтернативные процедуры разрешения споров (Alternative Dispute Resolution) [1-3]. Среди них обычно выделяют:

1. Арбитраж.
2. Примирительные процедуры.
3. Совместное разрешение семейных споров.
4. Восстановительные процедуры.
5. Медиацию.

В Российской Федерации вопрос об альтернативных процедурах разрешения споров ставился уже давно. Наконец, 27 июля 2010 г. Президентом РФ был подписан Федеральный закон № 193/ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» [4].

По смыслу Федерального закона от 27.07.2010 г. № 193-ФЗ медиация представляет собой определенную процедуру. Как указано в ст. 2 п. 2, процедура медиации – способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения. Таким образом, законодатель рассматривает процедуру как способ урегулирования отношений. На наш взгляд, было бы корректнее определить процедуру медиации как систему последовательно совершаемых юридически значимых действий и возникающих в результате этого отношений, направленных на взаимовыгодное решение проблемы.

Процедура медиации может быть применена к спорам, возникающим из гражданских правоотношений, в том числе в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, а также спорам, возникающим из трудовых правоотношений и семейных правоотношений.

К признакам процедуры медиации принято относить следующие:

*Внутренняя структурированность.* Процедура медиации, как и любая гражданско-правовая процедура, состоит из последовательно сменяющих друг друга актов поведения частноправового характера.

*Динамизм.* Как и любая гражданско-правовая процедура, процедура медиации динамична по своей природе. По мере перехода от одного процедурного действия к другому гражданские правоотношения (права и обязанности сторон спора) находятся в постоянном развитии, изменяются.

По нашему мнению, дополнительно можно выделить такие признаки процедуры медиации как:

*Направленность на достижение правового результата.* Процедура медиации призвана выступить средством организации частных отношений, выработать решение проблемы. Реализация процедуры приводит к заключению медиативного соглашения, подписанного сторонами, устраивающего обе спорящие стороны.

*Служебный характер.* Как и любая юридическая процедура, процедура медиации выступает средством реализации основного регулятивного отношения, формирует юридико-фактическую основу

возникновения, реализации и прекращения гражданско-правового правоотношения.

*Участие в процедуре субъектов гражданского права.* Основными участниками процедуры медиации выступают стороны конфликта (физические и юридические лица) и медиатор. Статус медиатора относительно детально прописан в ст.ст. 15, 16 ФЗ № 193-ФЗ. Так, непрофессиональным медиатором могут быть лица, достигшие 18 лет, обладающие полной дееспособностью, не имеющие судимости. В отношении лиц, осуществляющих деятельность медиатора на профессиональной основе, предъявлены повышенные требования: возраст не менее 25 лет, высшее профессиональное образование, подготовка на курсах медиаторов.

*Регламентация с помощью средств гражданского права.* Наравне с нормами гражданско-правовых актов отдельные моменты процедуры медиации могут быть урегулированы сторонами в соглашении о применении процедуры медиации. Стороны вправе самостоятельно определять круг отношений, подлежащих регулированию с помощью процедуры медиации, сроки проведения процедуры.

Процедура медиации строится на принципах добровольности, конфиденциальности, сотрудничества, равноправия сторон, беспристрастности и независимости медиатора. Именно эти принципы закреплены в ст. 3 Закона.

Не останавливаясь на характеристике вышеназванных принципов, позволим себе дополнить данный список и выделить такие принципы процедуры медиации как:

*Законность.* Процедура медиации направлена на урегулирование спора между сторонами на взаимовыгодных условиях. При этом медиатор, осуществляя свою деятельность, должен соблюдать нормы права, регулирующие те или иные отношения. Медиатор выслушивает стороны, варианты урегулирования споров, приводит их к согласию, но на основе соответствующих правовых норм. Если же в результате реализации процедуры медиации будет заключено соглашение, явным образом противоречащее закону, стороны смогут обратиться в суд за защитой.

*Доступность.* Принцип доступности означает возможность для сторон применять процедуру медиации для разрешения конфликта. Доступность процедуры будет зависеть от простоты обращения к медиатору, от наличия достоверной информации о медиаторах, от стоимости предлагаемых услуг.

*Достаточность.* Процедура должна обеспечить необходимую для достижения правового результата степень детализации поведения и в то же время быть оптимальной и рациональной.

*Диспозитивность.* Процедура должна обладать качеством многовариантности. Стороны вправе сами решить – применять ли им процедуру меди-

ации или нет, определяют сроки<sup>1</sup> проведения процедуры и отношения, к которым будет применена медиация. Стороны свободны в выборе медиатора.

Так как процедура медиации представляет собой совокупность последовательно совершаемых юридически значимых действий, в рамках этой процедуры можно выделить самостоятельные стадии.

Первая стадия – *стадия возникновения процедуры медиации.* Основанием возникновения процедуры медиации является письменное соглашение сторон. Условие о применении процедуры медиации может быть включено в качестве медиативной оговорки в основной договор. Наличие такого соглашения не является препятствием для обращения в суд или третейский суд. Если же в соглашении предусмотрена обязанность сторон не обращаться в суд или третейский суд до истечения срока медиации, то суд признает силу этого обязательства. Исключение составляют случаи, когда стороне, по ее мнению, необходимо защитить свои права.

Соглашение о проведении процедуры должно содержать сведения о предмете спора, о медиаторе, о порядке проведения медиации, об условиях участия сторон в расходах, связанных с процедурой медиации, о сроках проведения процедуры медиации.

Вторая стадия – *стадия реализации.* Порядок проведения процедуры медиации определяется соглашением сторон о проведении процедуры. Это самостоятельное соглашение, которое может содержать в себе ссылки на правила проведения процедуры медиации, утвержденные соответствующей организацией, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения медиации [5]. В таких правилах обязательно должны быть указаны виды споров, подлежащих урегулированию с использованием данных правил; порядок выбора или назначения медиатора; порядок участия сторон в расходах; сведения о стандартах и правилах профессиональной деятельности медиаторов, установленные в данной организации; порядок проведения процедуры медиации, в т.ч. права и обязанности сторон. Стадия реализации процедуры медиации обычно включает в себя консультации сторон, совместные встречи и т.п.

Третья стадия – *стадия прекращения процедуры медиации.*

Процедура медиации может быть прекращена путем:

1. Заключения сторонами медиативного соглашения – со дня подписания такого соглашения. Медиативное соглашение, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной без передачи спора на рассмотрение суда или третейс-

<sup>1</sup> При этом максимальный срок проведения процедуры медиации не должен превышать 180 дней, за исключением срока проведения процедуры после передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, не превышающего 60 дней. п. 3 Ст. 13 ФЗ №193-ФЗ от 27.07.2010 г.

кого суда, представляет собой гражданско-правовую сделку, направленную на установление, изменение или прекращение прав и обязанностей сторон. К такой сделке могут применяться правила гражданского законодательства об отступном, о новации, о прощении долга, о зачете встречного однородного требования, о возмещении вреда. Защита прав, нарушенных в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения такого медиативного соглашения, осуществляется способами, предусмотренными гражданским законодательством.

Медиативное соглашение, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной после передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, может быть утверждено судом или третейским судом в качестве мирового соглашения.

2. Заключение соглашения о прекращении процедуры медиации без достижения согласия по имеющемуся спору – со дня подписания такого соглашения.

3. Направления сторонам письменного заявления медиатора о нецелесообразности дальнейшего проведения процедуры – в день направления заявления.

4. Направления медиатору письменного заявления сторон об отказе от процедуры – со дня получения медиатором такого заявления.

5. Истечения срока проведения процедуры медиации – со дня истечения срока.

Итак, процедура медиации – это новое для России, комплексное явление, совмещающее в себе такие отрасли знания как право, психология, конфликтология. Принятие специального закона положило начало развитию альтернативных процедур разрешения споров, широко применяемых за рубежом.

### *Литература:*

1. Lynch J. ADR and Beyond: A Systems Approach to Conflict Management // *Negotiation Journal*. – 2001. – № 3. – Volume 17. – 213 p.
2. Sustac, Zeno, Ignat, Claudiu. *Alternative ways of solving conflicts (ADR)*. – Publisher: University, 2008. – 242 p.
3. Gary Born. *International Commercial Arbitration*. – Kluwer, 2009. – 3258 c.
4. ФЗ № 193-ФЗ от 27.07.2010 г. «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // *Собрание Российской Федерации*. – 2010. – 02 августа. – № 31. – Ст. 4163.
5. Правила проведения примирительной процедуры. Разработаны АНО «Научно-методический центр медиации и права» – URL: <http://pama-s.ucoz.ru> (дата обращения 06.12.2010 г.).

## **Mediation as a Course of Law**

*G. Davydova*

*The Institute of Economics, Management and Law*

*The author analyzes course of mediation, defines the notion of mediation, outlines its characteristics and principles, and studies such stages of mediation as genesis, implementation and cancellation.*

*Key words: alternative conflict resolution procedures, mediation, stages, principles and characteristics of mediation.*

