

МЕДИАЦИЯ КАК АЛЬТЕРНАТИВНЫЙ СПОСОБ ВНЕСУДЕБНОГО УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ

А.В. Губаревич, начальник центра правовой поддержки и экономического развития, старший преподаватель кафедры гражданского права и гражданского процесса юридического факультета Витебского государственного университета имени П.М. Машерова

А.А. Федосова, координатор проектов центра правовой поддержки и экономического развития

Аннотация. В статье анализируются особенности процедуры медиации, рассматриваются основные этапы проведения медиации как альтернативного способа внесудебного урегулирования споров в Республики Беларусь.

Введение. Порядок проведения процедуры медиации зависит от многих факторов: вида данной процедуры, роли и полномочий третьего нейтрального лица - медиатора, природы спора, цели медиации, от того, включена ли медиация в систему деятельности судебных и иных юрисдикционных органов. В доктрине и законодательстве выделяются особенности, характерные для процедуры медиации независимо от вида и сферы ее применения.

Основная часть. Стороны, участвующие в экономическом споре, возникшем из гражданских правоотношений и подведомственном суду, рассматривающему экономические дела (далее - суд), до начала рассмотрения дела по существу могут передать его для урегулирования с участием медиатора [1, ч.1 ст.40-1].

Следует отметить, что в отличие от хозяйственного процесса, в гражданском процессе стороны вправе добровольно урегулировать спор путем применения медиации на любой стадии судебного разбирательства [7, п.3 ст.262].

Для того чтобы перейти из хозяйственного процесса в медиацию, сторонам конфликта необходимо заключить письменное соглашение о применении медиации [1, ч.1 ст.40-1], [2, ч.1 п.1 ст.10].

Такое соглашение может быть заключено несколькими методами.

1. Путем составления одного документа.

2. Путем обмена сообщениями с использованием почтовой связи или иных видов связи, обеспечивающих письменное фиксирование волеизъявления сторон (в т.ч. направление претензии, искового заявления (заявления) и ответов на них), в которых одной стороной предлагается урегулировать спор путем проведения медиации, а другая сторона выражает согласие на это.

3. Путем указания на медиацию в тексте самого договора, из которого возник спор [2, ч.2 п.1 ст.10].

При этом также необходимо помнить, что предложение об урегулировании спора путем проведения медиации может быть сделано по просьбе одной из сторон медиатором [2, ч.3 п.1 ст.10].

Соглашение о применении медиации должно содержать такие существенные условия, как:

1. положение о том, что все или отдельные споры, которые возникли из связывающего стороны правоотношения, подлежат урегулированию путем проведения медиации;

2. сведения о медиаторе (медиаторах);

3. срок проведения медиации;

4. место проведения медиации;

5. сведения о вознаграждении медиатора [2, ч.1 п.3 ст.10].

По согласию сторон в соглашение могут быть внесены изменения и (или) дополнения, а также оно может быть прекращено [2, ч.2 п.3 ст.10].

При заключении соглашения о применении медиации приостанавливается течение сроков исковой давности в отношении требований, вытекающих из прав и обязанностей, составляющих предмет спора сторон, со дня заключения такого соглашения до дня прекращения медиации [2, ст. 11].

При несоответствии соглашения вышеуказанным условиям оно будет считаться недействительным [2, п.4 ст.10]. На это следует обратить внимание, т.к. признание соглашения о применении медиации недействительным повлечет отсутствие приостановления течения срока исковой давности и тем самым сторона утратит право на судебную защиту.

Соглашение о применении медиации не является препятствием для обращения в суд или третейский суд, если иное не предусмотрено законодательными актами [2, п.6 ст.10].

Следует отметить, что медиаторы осуществляют деятельность на основании выданного Министерством юстиции Республики Беларусь свидетельства медиатора. Сведения о медиаторах, имеющих свидетельство, вносятся в Реестр медиаторов. Действия медиатора, противоречащие законодательству и нарушающие права и законные интересы третьих лиц, могут быть обжалованы в судебном порядке [2, ст.6, 9,10].

При переходе в медиацию суд выносит определение об оставлении искового заявления (заявления, жалобы) без рассмотрения согласно правилам, установленным Хозяйственным процессуальным кодексом Республики Беларусь (далее - ХПК) [1, ч. 2 ст. 40-1, абз. 17 ст. 151]. В соответствии с подп. 1.5 п.1 ст.259 Налогового кодекса Республики Беларусь (далее - НК) [3] возврат или зачет плательщику полностью или частично уплаченной суммы государственной пошлины производятся в соответствии со ст. 60 НК [4] с учетом особенностей, установленных в ст. 259 НК [3].

Медиация проводится в форме переговоров и включает следующие стадии:

1. открытие медиации (вступительное слово медиатора);

2. представление сторон (исследование обстоятельств спора и инте-

ресов сторон);

3. дискуссия сторон по выработке повестки дня и вопросов для обсуждения;

4. индивидуальная беседа медиатора с каждой из сторон (при этом медиатор может проводить такую беседу по своей инициативе или ходатайству сторон (стороны) на любой стадии;

5. выработка предложений по урегулированию спора;

6. подготовка медиативного соглашения и его подписание;

7. завершение медиации.

Медиация происходит в соответствии с Правилами проведения медиации[5], а также Правилами этики медиатора [6].

Неявка сторон или их представителей без предварительного уведомления медиатора может являться основанием для инициирования медиатором прекращения медиации.

В ходе проведения медиации стороны:

определяют наиболее существенные проблемы, возникшие в их отношениях, вызвавшие наличие спора;

при желании излагают свое понимание причин возникновения спора, пути его разрешения и желаемый результат переговоров.

определяют и формулируют круг спорных вопросов, требующих рассмотрения и обсуждения;

выражают свое мнение и позицию по поводу возникшей спорной ситуации;

выделяют основные вопросы, решение которых является наиболее важным для них [5, п.32-34].

Существует несколько вариантов завершения медиации.

1. При заключении сторонами медиативного соглашения - со дня его подписания. Медиативное соглашение заключается в письменной форме (в том количестве экземпляров, которое необходимо для каждой из сторон), подписывается сторонами и медиатором и должно содержать: сведения о сторонах, медиаторе; предмет спора; принятые сторонами обязательства, направленные на урегулирование спора; сроки выполнения обязательств.

Как и в случае с заключением соглашения о применении медиации, полномочия представителя стороны на заключение медиативного соглашения должны быть специально оговорены в доверенности [2, ч.2 п.2 ст.15].

Не подлежат исполнению медиативные соглашения [2, ст.15]:

- не утвержденные судом в качестве мировых соглашений по спорам, находящимся на разрешении суда, в порядке, предусмотренном гражданским процессуальным законодательством;

- не отвечающие требованиям хозяйственного процессуального законодательства о мировом соглашении;

- заключенные с участием медиатора, не включенного в Реестр ме-

диаторов.

2. По письменному заявлению одной, нескольких или всех сторон, направленному медиатору, об отказе от продолжения медиации - со дня направления соответствующего заявления [5, п.43].

3. По истечении срока проведения медиации - со дня его истечения [5, абз.4. п.43].

Медиативное соглашение не должно: противоречить требованиям законодательства; нарушать права третьих лиц.

В случае неисполнения добровольно медиативного соглашения, соответствующего требованиям ХПК о мировом соглашении [1, ст.121-123], суд выдает исполнительный документ на принудительное исполнение медиативного соглашения [1, ч.3 ст.40-1].

Заинтересованная сторона вправе подать заявление о выдаче исполнительного документа в суд по месту нахождения или месту жительства (месту пребывания) должника либо по месту нахождения имущества должника, если место нахождения или место жительства (место пребывания) неизвестны. Заявление и прилагаемые к нему документы можно подать в т.ч. в электронном виде [1, ч. 1, 4 ст. 262-1].

В заявлении необходимо указать [1, ч.2 ст. 262-1]: наименование суда, в который оно подается; фамилии, собственные имена, отчества (наименования) сторон медиативного соглашения, их место жительства (место пребывания) или место нахождения и контактные телефоны; фамилию, собственное имя, отчество медиатора, его место нахождения и контактные телефоны; требование о выдаче исполнительного документа.

К заявлению прилагаются [1, ч.3, ст.262-1]: оригинал медиативного соглашения; доказательства, подтверждающие факт неисполнения другой стороной медиативного соглашения в срок, установленный в нем; доверенность, подтверждающая полномочия представителя лица на подписание заявления.

Заявление может быть подано в течение шести месяцев со дня окончания срока добровольного исполнения медиативного соглашения. Если оно подано по истечении данного срока или с нарушением требований к его форме и содержанию, то заявление возвращается (о чем суд не позднее пяти дней со дня поступления заявления выносит определение, которое может быть обжаловано). Срок подачи заявления может быть восстановлен в случаях и порядке, предусмотренных ХПК [1, ч.5-8 ст.262-1].

Заявление рассматривается в срок не более одного месяца со дня его поступления в суд (включая срок на вынесение определения). Стороны извещаются о времени и месте проведения судебного заседания, но их неявка не препятствует рассмотрению. По результатам суд выносит определение, которое может быть обжаловано в установленном порядке [1, ст.262-2].

Суд может отказать в выдаче исполнительного документа, если установит, что условия медиативного соглашения противоречат требованиям ХПК о мировом соглашении. Такой отказ не препятствует обра-

щению в суд [1, ст.262-3].

Недостижение медиативного соглашения по результатам медиации не препятствует проведению примирительной процедуры в суде [1, ч. 4 ст. 40-1].

Заключение. Особенность процедуры медиации, позволяющая отделить ее от иных способов разрешения спора, - процедурная гибкость, а также принцип автономии воли сторон.

Процедурная гибкость позволяет адаптировать процедуру медиации под особые потребности участников спора. Принцип автономии воли сторон является одним из основных критериев, с помощью которых можно отличить процедуру медиации от иных способов разрешения споров с участием иного лица. На современном этапе, когда наблюдается сближение медиации с иными способами разрешения споров и появление комбинированных методов, особую актуальность приобретает идентифицирующий характер принципа автономии воли сторон, который позволяет относить ту или иную процедуру к медиации.

В связи с этим полагаем необходимым включить принцип автономии воли сторон в перечень законодательно закрепленных принципов медиации, а также в законодательную дефиницию медиации.

Список цитируемых источников

1. Хозяйственный процессуальный кодекс Республики Беларусь от 15.12.1998 г. №219-3 (в ред. Законов Республики Беларусь от 09.01.2017 №19-3) // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.

2. О медиации: Закон Республики Беларусь от 12.07.2013 г. №58-3 (в ред. Закона Республики Беларусь от 05.01.2016 №355-3) // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.

3. Налоговый кодекс Республики Беларусь (особенная часть) от 29.12.2009г. №71-3 (в ред. Закона Республики Беларусь от 09.01.2017 №15-3) // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.

4. Налоговый кодекс Республики Беларусь (общая часть) от 19.12.2002 г. №166-3 (в ред. Закона Республики Беларусь от 18.10.2016 №432-3) // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.

5. Об утверждении правил проведения медиации: Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 28.12.2013 г. №1150 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.

6. Об утверждении правил этики медиатора: Постановление Министерства юстиции Республики Беларусь от 17.01.2014 г. №15 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.

7. Гражданский кодекс Республики Беларусь от 07.12.1998 г. №218-3 (в ред. Закона Республики Беларусь от 09.01.2017 №14-3) // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.