

Секция «Юриспруденция»

Правовой аспект соглашений при процедуре медиации

Тарабарова Надежда Андреевна

Студент

*Томский государственный педагогический университет, Факультет экономики и управления, Томск, Россия
E-mail: nadezhda2209@bk.ru*

Принятие Федерального закона от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" [1] (далее - Закон о медиации) вызвало к жизни не только обсуждение места этого института права при возникновении споров, но и выяснение юридической сущности отдельных правовых категорий, впервые законодательно закрепленных в этом Законе.

В соответствии с указанным Законом одним из инструментов регулируемой им посреднической деятельности является ряд заключаемых соглашений:

- 1) соглашение о применении процедуры медиации;
- 2) соглашение о проведении процедуры медиации;
- 3) медиативное соглашение;
- 4) соглашение о прекращении процедуры медиации.

В положении п.5 ст.2 Закона о медиации сказано: соглашение о применении процедуры медиации - соглашение сторон, заключенное в письменной форме до возникновения спора или споров (медиативная оговорка) либо после его или их возникновения, об урегулировании с применением процедуры медиации спора или споров, которые возникли или могут возникнуть между сторонами в связи с каким-либо конкретным правоотношением.

В положении п.6 той же статьи Закона говорится о том, что соглашение о проведении процедуры медиации - соглашение сторон, с момента заключения которого начинает применяться процедура медиации в отношении спора или споров, возникших между сторонами; а в положении п.7 этой же статьи о том, что медиативное соглашение - соглашение, достигнутое сторонами в результате применения процедуры медиации к спору или спорам, к отдельным разногласиям по спору и заключенное в письменной форме.

Статьей 8 Закона о медиации в качестве обязательных для соглашения о проведении процедуры медиации выделены следующие условия:

- 1) о предмете спора;
- 2) о медиаторе, медиаторах или об организации, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации;
- 3) о порядке проведения процедуры медиации;
- 4) об условиях участия сторон в расходах, связанных с проведением процедуры медиации;
- 5) о сроках проведения процедуры медиации.

Договор считается заключенным, если достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. В ст. 12 Закона о медиации для медиативного соглашения обязательными являются сведения о сторонах, предмете спора, проведенной процеду-

ре медиации, медиаторе, а также согласованные сторонами обязательства, условия и сроки их выполнения.

Обязательная письменная форма медиативного соглашения, где должны быть изложены сведения о предмете спора (п. 1. ст. 12 Закона), может вызывать опасения у сторон в сохранении конфиденциальности спора (ст. 5 Закона). Сторонам предпочтительнее исполнить принятые на себя обязательства добровольно, и подписать при этом минимум необходимых документов (предоставление отступного, график рассрочки платежей, передача ценной бумаги или отступного и др.) медиативное соглашение — явно избыточный документ. Раскрывать кому-либо предмет спора, возможно, уточненный в ходе медиации, крайне рискованно с учетом избыточного административного контроля со стороны государственных органов. Поэтому либо медиатор и стороны будут создавать некую «отвлеченную легенду» о предмете спора, либо «делать вид» что медиативное соглашение не было достигнуто, а стороны просто заключили между собой ряд сделок, — словом, вести «двойную бухгалтерию».[2]

Медиативное соглашение по возникшему из гражданских правоотношений спору, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной без передачи спора на рассмотрение суда или третейского 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.

Другой вид медиативного соглашения назван в п.3 ст. 12 Закона о медиации: при проведении процедуры медиации после передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда медиативное соглашение может быть утверждено судом или третейским судом в качестве мирового соглашения. Исполнение мирового соглашения регламентировано процессуальным законодательством, законодательством о третейских судах, законодательством о международном коммерческом арбитраже.

Однако Закон о медиации не определяет юридическую природу других используемых при медиации соглашений. Из требований, которые Закон устанавливает к ним, можно назвать только обязательные условия для соглашения о проведении процедуры медиации и медиативного соглашения. Но при этом не указывается отраслевая принадлежность этих соглашений. В связи с этим возникает вопрос: должны ли они подпадать под действие гражданского законодательства или будут находиться в сфере действия иных отраслей права?[3]

Если в гражданском праве проблемы заключения медиативного соглашения решаемы, то в трудовом праве это не столь однозначно.

Содержание ст. 12 Закона о медиации позволяет сделать однозначный вывод о том, что медиативное соглашение по трудовому спору принудительной силой государства не обеспечивается и в случае неисполнения такого соглашения одной из сторон в добровольном порядке возникает вопрос о защите прав другой стороны, права которой могут оказаться совсем незащищенными, поскольку предположить реакцию суда на иск об исполнении предусмотренных в медиативном соглашении обязательств в рамках трудовых отношений достаточно сложно.

Представляется, что у сторон по трудовому спору существует две возможности — либо оформлять достигнутые договоренности в виде дополнительного соглашения к трудовому договору или указывать в соглашении о расторжении трудового договора по соглашению сторон (если речь идет об увольнении), либо — в случае если спор находится в стадии судебного разбирательства — утверждать медиативное соглашение в суде либо арбитражном суде в качестве мирового соглашения.

Чтобы прекратить судебный спор - сторонам необходимо либо заключить мировое соглашение, либо истцу отказаться от иска.

При этом в случае отказа от иска истец (работник или организация, индивидуальный предприниматель) не могут рассчитывать на исполнение медиативного соглашения в принудительном порядке.

В лучшем случае для того, чтобы защитить свое право им придется повторно обращаться в суд. В худшем — суды будут неоднозначно воспринимать иски об исполнении медиативных соглашений по трудовым спорам, что может способствовать затягиванию судебного процесса, необходимости отстаивать свои права, проходя несколько инстанций.

Очевидно, по данному вопросу необходимо дополнить закон положениями об обеспечении исполнения медиативного соглашения по трудовым спорам.

Подводя итог анализа положений действующего законодательства о медиативном и иных соглашениях, используемых при проведении процедуры медиации, можно констатировать, что в большей степени регламентированы данные отношения в гражданском праве.

Из упомянутых соглашений только медиативное соглашение однозначно отнесено к гражданско-правовым сделкам, и то только в тех случаях, когда спор носит гражданско-правовой характер и медиация проведена без передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда.

Закон о медиации необходимо дополнить положениями об обеспечении исполнения медиативного соглашения по трудовым спорам.

[1] Федеральный закон Российской Федерации от 27 июля 2010г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)».

[2] Авдыев М.А. / Синергия медиации. // Ресурсный центр медиации.

[3] Помазкова С.И. / Правовые аспекты соглашений, заключаемых при проведении медиации. // Информационно-аналитический портал, 2012.

Литература

1. Литература:
2. Авдыев М.А. / Синергия медиации // Ресурсный центр медиации.
3. Помазкова С.И. / Правовые аспекты соглашений, заключаемых при проведении медиации // Информационно-аналитический портал, 2012.
4. Федеральный закон Российской Федерации от 27 июля 2010г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // Российская газета от 30.07.2011. Федеральный выпуск №5247.

Конференция «Ломоносов 2014»

5. <http://mediators.ru>

Слова благодарности

Спасибо за организацию!