Евразийская адвокатура. 2023. № 3 (62). С. 66.
Eurasian advocacy. 2023;(3(62)):66.

Актуальные проблемы адвокатской практики

Научная статья
УДК 346.9
doi 10.52068/2304-9839_2023_62_3_66

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРОЦЕДУРЫ МЕДИАЦИИ В ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ: ПОРЯДОК И УСЛОВИЯ РЕАЛИЗАЦИИ

ЛЕПЕШКИНА Валентина Сергеевна
Старший преподаватель кафедры гражданского права Государственного университета просвещения, начальник юридического отдела АНО «Центр по оказанию экспертных услуг»
105005, г. Москва, ул. Радио, д. 10А, стр. 1, Российская Федерация

Аннотация: Целью исследования является правовой анализ некоторых базовых правовых вопросов в отношении проведения процедуры медиации, реализуемой на основе принципов добровольности и доступности. Автор приходит к выводу, что даже с учетом низкого спроса на применение процедуры медиации со стороны субъектов предпринимательской деятельности данная процедура продолжает медленно, но стабильно входить в обычную практику разрешения споров в сфере экономической деятельности. Подтверждением этому является большое количество судебных разбирательств, прекращенных на различных стадиях арбитражного процесса в связи с заключением сторонами медиативного соглашения. Можно констатировать определенное развитие института медиации, произошедшее за годы легального существования медиации для разрешения предпринимательских споров в современной России. Однако при очевидной государственной поддержке институтов примирения на практике медиация продолжает использоваться крайне ограниченно в силу ряда нерешенных проблемных вопросов, условно подразделяемых на вопросы нормативного, организационного, экономического и психологического характера.

Ключевые слова: медиация, экономическая деятельность, судебное примирение, предпринимательский спор, процедура примирения, нотариус, медиатор, медиативное соглашение

Для цитирования: Лепешкина В.С. Правовое регулирование процедуры медиации в экономической деятельности: порядок и условия реализации // Евразийская адвокатура. 2023. № 3(62). С. 66. https:// doi.org/10.52068/2304-9839_2023_62_3_66

Actual problems of advocacy practice

Original article

LEGAL REGULATION OF MEDIATION PROCEDURE IN ECONOMIC ACTIVITY: PROCEDURE AND CONDITIONS OF IMPLEMENTATION

LEPESHKINA Valentina Sergeevna
Senior Lecturer of the Department of Civil Law of the State University of Education, Head of the Legal Department of the ANO «Center for Expert Services»
105005, Moscow, Radio str., 10A, p. 1, Russian Federation

Abstract: The purpose of the study is a legal analysis of some basic legal issues regarding the conduct of mediation, implemented on the basis of the principles of voluntariness and accessibility. The author comes to the conclusion that even taking into account the low demand for the use of mediation procedures by business entities, this procedure continues to slowly but steadily enter into the usual practice of dispute resolution in the field of entrepreneurship. This is confirmed by the large number of court proceedings terminated at various stages of the arbitration process in connection with the conclusion of a mediation agreement by the parties.

It is possible to state a certain development of the institution of mediation that has occurred over the years of the legal existence of mediation for the resolution of business disputes in modern Russia. However, with the obvious state support of reconciliation institutions in practice, mediation continues to be used extremely limited due to a number of unresolved problematic issues, conditionally subdivided into issues of a normative, organizational, economic and psychological nature.

© Лепешкина В.С., 2023

Keywords: mediation; economic activity; judicial reconciliation; business dispute; reconciliation procedure; notary; mediator, mediation agreement.

For citation: Lepeshkina V.S. Legal regulation of mediation procedure in economic activity: procedure and conditions of implementation = Eurasian advocacy. 2023;3(62):66. (In Russ.). https://doi.org/10.52068/2304-9839_2023_62_3_66

Считая целесообразным обратиться к медиации для разрешения экономического конфликта, заинтересованная сторона может самостоятельно или через медиатора (или организацию, осуществляющую деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации) направить другой стороне письменное предложение об обращении к процедуре медиации. Оно считается отклоненным, если в течение тридцати дней или иного указанного в предложении разумного срока со дня его направления сторона-инициатор не получит согласие другой стороны на применение медиации (ч. 5 и 7 ст. 7 Закона о медиации). По закону такое предложение должно содержать сведения, которые впоследствии будут включены в соглашение о проведении процедуры медиации (ч. 6 ст. 7), заключаемое между спорящими сторонами и медиатором в письменной форме (ч. 1 ст. 8), а именно сведения: 1) о предмете спора; 2) о медиаторе, медиаторах или об организации, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения медиации; 3) о порядке проведения медиации; 4) об условиях участия сторон в расходах, связанных с проведением медиации; 5) о сроках проведения медиации [3].

С экономической точки зрения медиация далеко не всегда выгодна сторонам, учитывая доступность отечественного судопроизводства. Услуги медиатора сопоставимы по оплате с услугами представителя, однако последние считаются судебными издержками и могут быть взысканы с проигравшей в судебном процессе стороны, что не предусмотрено для расходов, связанных с проведением медиации. Законодатель в определенной мере поспособствовал росту экономической привлекательности судебной медиации, легализовав возможность возврата сторонам части госпошлины за примирение в рамках судебного процесса [3, с. 58].

Соглашение о проведении процедуры медиации является, по сути, организационным документом для участников медиации, так как момент его заключения означает начало проведения процедуры медиации (ч. 4 ст. 7 Закона о медиации). При обращении к медиации в хозяйственном споре после начала судебного разбирательства в качестве основания проведения процедуры выступает определение суда о проведении медиации. Суд выносит такое определение, получив ходатайство сторон (или одной стороны при согласии другой) о проведении медиации или согласие сторон с соответствующим предложением суда. В определении суда указываются наименования сторон, предмет спора, круг вопросов, для которых может быть использована медиация, и сроки ее проведения, которые по ходатайству сторон могут быть продлены (ст. 138.1 АПК РФ, ст. 153.2 ГПК РФ, ст. 137.2 КАС РФ).

Показательно, что в Законе о медиации четко не указаны обязательные этапы медиативной процедуры. Это еще раз подчеркивает индивидуальность каждого спора в сфере предпринимательской деятельности, которые невозможно ввести в единые рамки. В доктрине профессор А.Н. Левушкин справедливо указал, что «обеспечению баланса частных и публичных интересов при проведении примирительных процедур должно уделяться повышенное внимание в теории и правоприменительной деятельности, поскольку необходимо обеспечить интересы конфликтующих сторон» [1, с. 57]. Поэтому медиатор наделен определенной свободой по ходу урегулирования спора определять, есть ли необходимость в поступательном прохождении всех этапов медиации. Например, стоит ли медиатору после проведения предварительных консультаций со сторонами раздельно встречаться с каждой из них, если стороны уже готовы перейти непосредственно к совместным переговорам. А когда проведение совместных встреч может, по мнению медиатора, препятствовать свободному волеизъявлению сторон либо, в случаях невозможности одновременного присутствия сторон на таких встречах, в целях эффективного и скорейшего урегулирования спора медиатор может ограничиться раздельными встречами со сторонами (п. 14.2 Регламента Коллегии посредников). При необходимости проведение медиации по спорам в сфере предпринимательской деятельности возможно путем использования технических средств связи (например, аудио- и видеоконференций). Это условие может быть предусмотрено в соглашении сторон о проведении медиации, в правилах деятельности медиатора, принятых соответствующей организацией, или отдано на усмотрение медиатора по соглашению сторон.

Парадокс видится в том, что преимущества медиации, как правило, раскрываются именно в сравнении с другими способами урегулирования споров, прежде всего – судебным порядком. Показательно также то, что для содержания рекламы в сфере арбитража (третейского разбирательства) не предусмотрено подобное требование (ст. 30.2 Закона о рекламе) [4, с. 11].

Обратим внимание, что в ходе предварительных консультаций медиатор разъясняет сторонам принципы проведения медиации, порядок ее проведения в случае, когда стороны наделили его правом самостоятельного определения процедурного порядка. Говоря о широком применении медиации по спорам в сфере предпринимательской деятельности с целью создания и реализации эффективной модели разрешения спора семейно-экономического характера, обратим внимание на тенденции межотраслевого регулирования, которые обусловлены проблематикой системной организации межотраслевых связей частного права, соотношения норм различных отраслей, включая и соотношение с различными публично-правовыми отраслями [2, с. 39].

В теории и на практике обычно выделяют следующие этапы проведения процедуры медиации по экономическим спорам: возбуждение процедуры медиации по спору в сфере предпринимательства на основании соглашения сторон; подготовка к процедуре медиации – предварительные встречи медиатора (медиаторов) со сторонами (их представителями); проведение процедуры медиации (медиационной сессии) – совместные встречи медиатора (медиаторов) со всеми сторонами экономического спора (их представителями); подготовка и подписание медиативного соглашения (при достижении согласия сторонами); прекращение медиации. Основная стадия медиации в сфере предпринимательской деятельности представляет собой медиационную сессию, которая включает несколько обязательных элементов (процедур). Начинается со вступительного слова медиатора, когда он разъясняет сторонам суть процедуры, свою роль и функции сторон, обозначает правила уважительного и конструктивного общения, призывает стороны к сотрудничеству и напоминает об их ответственности за принятые договоренности. Далее стороны в присутствии медиатора вступают в переговоры: высказывают свое видение спора, свои позиции по спору, уточненные в ходе предварительных раздельных встреч с медиатором, предлагают варианты выхода из конфликта. При необходимости медиатор прерывает переговорный процесс для раздельных бесед с каждой стороной (кокусов), затем возобновляет совместное обсуждение сторонами вариантов решения спора и выбор оптимального. Медиатор должен проконтролировать жизнеспособность выработанного сторонами решения, убедиться в том, что обе стороны его одинаково понимают. Ясные, конкретные договоренности сторон вносятся в медиативное соглашение.

Российские процессуальные кодексы содержат открытый перечень возможных результатов примирения лиц, участвующих в деле по экономическому конфликту, из которого следует, что судебная медиация, т. е. применяемая после передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, может закончиться не только мировым соглашением и соглашением о примирении в отношении всех или части заявленных требований. В частности, результатом судебной медиации может быть полный или частичный отказ от иска (или апелляционной / кассационной жалобы, надзорной жалобы), полное или частичное признание иска, признание обстоятельств дела, соглашение по обстоятельствам дела (ч. 1 ст. 138.6, ч. 3 ст. 190 АПК РФ, ч. 1 ст. 153.7 ГПК РФ, ч. 1 ст. 137.7 КАС РФ).

Заключение сторонами медиативного соглашения означает одновременное прекращение процедуры медиации в сфере предпринимательской деятельности. Но и при недостижении согласия по имеющимся разногласиям стороны могут прекратить медиацию, заключив соответствующее соглашение о прекращении процедуры медиации без достижения согласия по имеющимся разногласиям, которое в тот же день вступит в силу. Кроме того, медиатор имеет право прекратить процедуру медиации, если придет к выводу о дальнейшей нецелесообразности и бесполезности ее проведения. Для этого он должен провести консультации со сторонами по данному вопросу, после чего направить им соответствующее письменное заявление, со дня направления которого медиация будет прекращена (ч. 3 ст. 14 Закона о медиации). Как упоминалось ранее, стороны вправе отказаться, даже в одностороннем порядке, от продолжения медиации посредством письменного заявления. Медиация будет считаться прекращенной со дня, когда медиатор получит соответствующее заявление от одной, нескольких или всех сторон (ч. 4 ст. 14). Истечение срока проведения процедуры медиации автоматически означает ее прекращение (ч. 5 ст. 14).

Сроки проведения медиации в сфере предпринимательской деятельности определяются сторонами соглашением о ее проведении, при

этом усилия медиатора и сторон должны быть направлены на прекращение медиации в срок не более шестидесяти дней (ч. 1 ст. 13 Закона о медиации). Ввиду сложности разрешаемого спора, необходимости получения дополнительной информации или документов стороны по договоренности и при согласии медиатора могут увеличить срок проведения медиации до ста восьмидесяти дней (ч. 2 ст. 13). Исключением является судебная медиация, для которой максимальный срок составляет шестьдесят дней (ч. 3 ст. 13), что соотносится со сроком отложения судебного разбирательства для использования примирительной процедуры сторонами спора (ч. 7 ст. 158 АПК РФ, ч. 1 ст. 169 ГПК РФ).

Сформулируем основные выводы в отношении порядка проведения процедуры медиации в сфере предпринимательства.

1. Основная стадия медиации в сфере предпринимательской деятельности представляет собой медиационную сессию, которая включает несколько обязательных элементов (процедур). Немаловажно, что по итогам ее проведения медиатор должен проконтролировать жизнеспособность выработанного сторонами решения, убедиться в том, что обе стороны его одинаково понимают. Конкретные договоренности сторон вносятся в медиативное соглашение.

Главный итог данного этапа, да и всей процедуры медиации – заключение сторонами по своему спору или по отдельным разногласиям в рамках этого спора письменного медиативного соглашения.

2. Доказано, что в законодательстве предусмотрена модель интегративной медиации, предполагающей совместную выработку сторонами решения, не только отвечающего интересам сторон, но и позволяющего говорить об эффективности стратегии сотрудничества «win-win».

3. В Законе о медиации четко указано основание применения процедуры медиации, в том числе в сфере предпринимательской деятельности, и заданы общие требования к порядку ее проведения, детали которого стороны вправе определять самостоятельно, в том числе выбирая правила проведения медиации, принятые конкретной организацией, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации. Такие организации должны разрабатывать свои правила и стандарты профессиональной деятельности медиаторов, в том числе с опорой на кодексы профессиональной этики медиаторов, разрабатываемые СРО медиаторов. Однако медиатор обладает достаточной свободой определять методику ведения медиации, оптимальную для конкретного спора. К профессиональным медиаторам не предъявляется требование иметь именно юридическое образование – достаточно любого высшего, которое в любом случае необходимо дополнить прохождением специальной программы по подготовке медиаторов. Однако в профессиональный корпус медиаторов включается много юристов, в том числе действующие адвокаты и судьи в отставке; нотариусы пока не могут действовать в качестве медиаторов на платной основе, хотя бесспорно используют в своей работе медиативные технологии.

Список источников

1. Левушкин А.Н. Направления совершенствования Семейного кодекса Российской Федерации // Семейное и жилищное право. 2018. № 1. С. 55–57.
2. Левушкин А.Н. К вопросу о понятии, предмете и системе семейного права России и других государств – участников СНГ на современном этапе развития // Семейное и жилищное право. 2013. № 5. С. 36–39.
3. Лепешкина В.С. Проблемные вопросы развития медиации по спорам в сфере предпринимательской деятельности в современной России // Евразийская адвокатура. 2022. № 1 (56). С. 56–63.
4. Лепешкина В.С. Особенности применения медиации по спорам в сфере предпринимательской деятельности супругов // Семейное и жилищное право. 2021. № 5. С. 10–14.

References

1. Levushkin A.N. Napravleniya sovershenstvovaniya Semejnogo kodeksa Rossijskoj Federacii // Semejnoe i zhilishhnoe pravo. 2018. № 1. S. 55–57.
2. Levushkin A.N. K voprosu o ponyatii, predmete i sisteme semejnogo prava Rossii i drugix gosudarstv – uchastnikov SNG na sovremennom e`tape razvitiya // Semejnoe i zhilishhnoe pravo. 2013. № 5. S. 36–39.
3. Lepeshkina V.S. Problemny`e voprosy` razvitiya mediacii po sporam v sfere predprinimatel`skoj deyatel`nosti v sovremennoj Rossii // Evrazijskaya advokatura. 2022. № 1 (56). S. 56–63.
4. Lepeshkina V.S. Osobennosti primeneniya mediacii po sporam v sfere predprinimatel`skoj deyatel`nosti suprugov // Semejnoe i zhilishhnoe pravo. 2021. № 5. S. 10–14.

Статья поступила в редакцию 01.06.2023; одобрена после рецензирования 06.06.2023; принята к публикации 06.06.2023.

The article was submitted 01.06.2023; approved after reviewing 06.06.2023; accepted for publication 06.06.2023.