



«Медиация» в законе

Success On Legal Grounds

Автор:

Пушкин Андрей
Управляющий партнер
Tensor Consulting Group



Летом 2010 года был принят Федеральный закон от 27.07.2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)». В отличие от мирового соглашения, эта процедура предполагает обязательное участие третьего лица в примирении сторон.

В связи с принятием закона были внесены изменения в ГК, ГПК и АПК РФ. В первую очередь, они коснулись порядка исчисления сроков исковой давности, а также порядка отложения судебного разбирательства в случае выбора сторонами процедуры медиации в качестве способа урегулирования спора.

Так, согласно новому п. 4 ст. 202 ГК РФ течение срока исковой давности приостанавливается с момента заключения сторонами соглашения о проведении процедуры медиации до момента прекращения процедуры медиации. Процедура медиации может применяться в ходе рассмотрения дела в суде до вынесения решения. В таком случае судебное разбирательство может быть не больше чем на 60 дней (ч. 7 ст. 158 АПК РФ и ч. 1 ст. 169 ГПК РФ).

Процедура медиации не может длиться более 180 дней. Она применима к спорам, возникающим из гражданских правоотношений (кроме коллективных трудовых и возникающих из гражданских, трудовых и семейных правоотношений споров, если они затрагивают или могут затронуть публичные интересы или права и законные интересы третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации).

Необходимые соглашения.

До начала спора стороны должны заключить соглашение о применении процедуры медиации, указав срок, в течение которого они обязуются не обращаться в суд. Такое соглашение может быть заключено как в виде отдельного документа, так и в виде медиативной оговорки в рамках сделки. Обязательным условием реализации данного соглашения является его фиксация в письменной форме.

Помимо соглашения о применении, закон предусматривает заключение сторонами соглашения о проведении процедуры медиации. При этом не уточняется, могут ли стороны заключать соглашение о проведении, минуя соглашение о применении процедуры медиации (то есть сразу после возникновения спорной ситуации). Так как ни законом, ни иными документами существенные условия соглашения о применении процедуры медиации не предусмотрены, главным считается согласие сторон на применение процедуры медиации при урегулировании споров.

В любом случае, наличие этих соглашений и непосредственное проведение процедуры медиации не являются препятствием для обращения в суд, если иное не предусмотрено федеральными законами.

Опубликовано:

Журнал
«Генеральный»

Соглашение о применении процедуры. Из закона не ясна правовая природа соглашения о применении процедуры медиации. Несмотря на внешнее сходство,

оно не может быть признано предварительным договором, по которому стороны обязуются заключить соглашение о проведении данной процедуры, поскольку у него отсутствуют такие признаки, как срок и возможность понуждения к заключению основного договора.

Нельзя считать это соглашение рамочным договором, ведь в нем не оговариваются общие контуры соглашения, предварительные условия, подлежащие уточнению в будущем. Рамочный договор фиксирует намерение сторон продолжить сотрудничество в случае, когда нет возможности определить непосредственный предмет договора и иные условия. Сам по себе он не содержит существенных условий договора, которые, как правило, определяются дополнительными соглашениями, заявками и прочими документами.

Соглашение о применении процедуры медиации может содержать те же пункты, что и соглашение о проведении процедуры медиации, выступая по отношению к нему в качестве предварительного соглашения.

Соглашение о проведении процедуры медиации. В соответствии со ст. 8 закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», соглашение о проведении процедуры медиации должно содержать следующие сведения:

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

Процедура медиации.

Началом примирения считается день заключения соглашения о проведении процедуры медиации. Ее проводит один или несколько медиаторов, которые выбираются сторонами спора или назначаются организацией, осуществляющей данный вид деятельности, если стороны об этом договорились.

Процедура медиации может быть прекращена в связи со следующими обстоятельствами:

- заключение сторонами медиативного соглашения;
- заключение соглашения о прекращении процедуры медиации без достижения согласия по имеющимся разногласиям;
- отказ от продолжения процедуры медиации, направленный медиатору в письменной форме одной, несколькими или всеми сторонами;
- истечение срока проведения процедуры медиации;
- уведомление, направленное медиатором в письменной форме сторонам после консультаций с ними по поводу прекращения процедуры медиации ввиду нецелесообразности ее дальнейшего проведения.

Результатом процедуры медиации является «медиативное соглашение», фиксирующее установление, изменение или прекращение прав и обязанностей сторон. Законом установлены следующие требования к медиативному соглашению: заключается в письменной форме, должно содержать сведения о сторонах, предмете спора, проведенной процедуре медиации, медиаторе, а также согласованные сторонами обязательства, условия и сроки их выполнения.

Медиативное соглашение, достигнутое после передачи спора в суд или третейский суд, может быть утверждено в качестве мирового соглашения.

Медиатор.

Деятельность медиатора может осуществляться как на профессиональной, так и на непрофессиональной основе, платно или бесплатно. Однако на бесплатной основе медиаторской деятельностью может заниматься только физическое лицо.

Процедура медиации по спорам, переданным на рассмотрение в суд или третейский суд до начала проведения процедуры медиации, может проводиться только медиаторами, осуществляющими свою деятельность на профессиональной основе.

Заниматься медиаторской деятельностью на профессиональной основе могут лица, достигшие 25 лет, имеющие высшее профессиональное образование и прошедшие курс обучения по программе подготовки медиаторов, утвержденной в порядке, установленном Правительством РФ. Осуществлять деятельность медиатора на непрофессиональной основе могут несудимые и дееспособные лица, достигшие 18 лет.

Деятельность медиаторов контролируется не государственными органами, а саморегулируемыми организациям медиаторов. Они же имеют право применять дисциплинарные меры и устанавливать дополнительные требования к своим членам.

Tensor Consulting Group
mail@tencon.ru
www.tencon.ru