

## **О порядке применения процедуры медиации в арбитражном процессе**

1. Медиация – это альтернативный способ разрешения спора при участии третьей, нейтральной, беспристрастной стороны – медиатора, оказывающего содействие сторонам, вовлеченным в спор и добровольно участвующим в процедуре медиации, с целью выработки взаимоприемлемого и жизнеспособного решения по разрешению спора на условиях взаимного уважения и принятия права каждой из сторон защищать свои интересы.

На основе этого можно выделить следующие признаки (принципы) медиации:

- медиация – это альтернативная судебной форме разрешения спора;
- медиатор не является ни стороной спорного правоотношения, ни представителем сторон, что является залогом нейтральности и незаинтересованности медиатора в данном споре;
- медиатор не выносит решение по спору;
- медиатор содействует сторонам в совместной выработке взаимодовлетворяющего решения по спору.

Формы применения медиации:

- внесудебная медиация осуществляется по собственной инициативе сторон, по совету или рекомендации;
- досудебная медиация – это обязательная процедура, выражающаяся в форме принятого сторонами обязательства друг перед другом, которое они оформили в виде соглашения о применении процедуры медиации (медиативная оговорка);
- судебная медиация – это формализованная процедура, происходящая по рекомендации или предложению суда после обращения сторон в суд, с целью разрешения существующего между ними спора.

2. Процессуальным основанием для отложения судебного разбирательства с целью обращения к процедуре медиации является соответствующее ходатайство обеих сторон.

Процедура медиации может быть применена при возникновении спора до обращения в суд, а также после начала судебного разбирательства, в том числе по предложению судьи (пункт 2 статьи 7 Закона).

Возможность и порядок проведения процедуры медиации разъясняется судами в следующих формах:

- посредством наружного размещения соответствующей информации на стендах и сайтах судов и судебных участков мировых судей;
- в определениях о подготовке дела к слушанию, направляемых сторонам;
- в ходе рассмотрения дела.

Стороны редко самостоятельно принимают решение об обращении к процедуре медиации. Как правило, указанные лица заключают соглашение о применении медиации только после разъяснения судьей существа этого института, порядка и условий его проведения, а также преимуществ урегулирования спора с использованием данной примирительной процедуры (справка о практике применения Федерального закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», утв. Президиумом Верховного Суда РФ от 06.06.2012).

Согласно части 2 статьи 4 Закона, если спор передан на рассмотрение суда или третейского суда, стороны могут применять процедуру медиации в любой момент до принятия решения по спору соответствующим судом или третейским судом. Отложение рассмотрения дела в суде определяется процессуальным законодательством.

В силу части 1 статьи 169 ГПК Российской Федерации и частей 1 и 2 статьи 13 Закона суд может отложить разбирательство дела на срок, не превышающий 60 дней,

по ходатайству обеих сторон в случае принятия ими решения о проведении процедуры медиации. В исключительных случаях в связи со сложностью разрешаемого спора и с согласия медиатора отложение дела судом допускается на срок проведения процедуры медиации до 180 дней. При рассмотрении ходатайства об отложении разбирательства дела судам необходимо выяснять, не является ли такое обращение сторон злоупотреблением ими своими процессуальными правами, имеющим целью затягивание сроков рассмотрения дела в суде.

Суд не вправе по собственной инициативе устанавливать срок для проведения процедуры медиации, отличный от срока, определенного сторонами в соглашении о проведении такой процедуры. При этом указанный в соглашении срок не может превышать срок, установленный в Законе.

Если процедура медиации была проведена сторонами до обращения в суд, но по каким-либо обстоятельствам спор был передан на рассмотрение суда и стороны вновь приняли решение о ее проведении (части 3 и 4 статьи 7 Закона), то в этом случае суд может отложить рассмотрение дела не более чем на 60 дней, независимо от продолжительности предыдущей процедуры (часть 3 статьи 13 Закона).

**3. Медиабельность споров** – свойство правового спора, в силу которого он может быть урегулирован в процедуре медиации.

Оценка медиабельности спора может осуществляться:

- сторонами при выборе наиболее оптимального инструмента для урегулирования возникших разногласий и медиатором – при поступлении заявления о проведении медиации и определении возможности применения медиации для урегулирования конкретного спора;
- судом или иным уполномоченным органом при решении вопроса о направлении сторон к медиатору и (или) использовании медиационной технологии для разрешения разногласий сторон (если это не противоречит закону);
- законодателем – при введении правил обязательного и (или) рекомендательного применения медиации в качестве досудебного порядка урегулирования споров.

Критерии оценки медиабельности спора определяются исходя из категории спора, состава сторон, отношений между сторонами, экономических преимуществ медиации, вероятности достижения результата, необходимости сохранения конфиденциальности, предыдущих попыток урегулировать спор мирным путем.

Факторы, влияющие на медиабельность спора:

- Объективные факторы:
  - отсутствие прямого запрета на проведение медиации;
  - предмет и содержание спора не противоречат нравственности и публичному порядку;
  - спор не затрагивает интересы лиц, не участвующих в медиации;
  - законом допускается возможность заключения мирового соглашения по данной категории дел (относительное условие).
- Субъективные факторы:
  - готовность сторон вести переговоры;
  - длительный характер отношений и взаимозависимость участников спора (относительное условие).

В каких случаях медиация эффективна:

- в будущем стороны хотят или им необходимо иметь деловые или личные отношения;
- стороны не заинтересованы в публичном разбирательстве или спор затрагивает деликатные вопросы;
- судебное решение по делу, скорее всего, будет обжаловано;

- стороны по каким-то причинам не желают, чтобы их спор рассматривал суд (сроки рассмотрения дела слишком велики, затраты на разбирательство чрезмерны);
- судебное разбирательство этого дела для сторон бесперспективно (множество исков, результат непредсказуем).

Положительным качеством рассматриваемой процедуры судами назывался небольшой срок урегулирования конфликта, поскольку нет необходимости собирать доказательства, привлекать свидетелей, назначать экспертизу и т.п. Судами указывалось и на то, что в отличие от судебного разбирательства при проведении процедуры медиации не может быть третьих лиц, заявляющих или не заявляющих самостоятельные требования. Все субъекты, чьи права затронуты спорным правоотношением, могут принимать участие в урегулировании споров посредством медиации как равноправные участники переговорного процесса. При этом медиатор не является субъектом спорного правоотношения и не может быть представителем одной из сторон. Он выступает в качестве посредника, с помощью которого стороны самостоятельно и добровольно принимают решение.

**4.** В соответствии с пунктом 4 статьи 7 Федерального закона от 27.07.2010 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (далее - Закон о медиации) проведение процедуры медиации начинается со дня заключения сторонами соглашения о проведении процедуры медиации.

Соглашение о проведении процедуры медиации заключается в письменной форме и должно содержать следующие сведения:

- предмет спора;
- медиатор, медиаторах или об организации, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации;
- порядок проведения процедуры медиации;
- условия участия сторон в расходах, связанных с проведением процедуры медиации;
- сроки проведения процедуры медиации (статья 8 Закона о медиации).

Таким образом, в качестве документа, подтверждающего обращение обеих сторон к медиатору для разрешения конкретного спора, вместе с ходатайством об отложении судебного разбирательства стороны должны представить суду заверенную копию заключенного соглашения о проведении процедуры медиации, соответствующего требованиям статьи 8 Закона о медиации.

**5.** В соответствии с пунктом 3 статьи 16 Закона о медиации процедура медиации по спорам, переданным на рассмотрение суда до начала проведения процедуры медиации, может проводиться только медиаторами, осуществляющими свою деятельность на профессиональной основе.

В свою очередь деятельность медиаторов на профессиональной основе могут осуществлять только лица, достигшие возраста двадцати пяти лет, имеющие высшее профессиональное образование и прошедшие курс обучения по программе подготовки медиаторов, утвержденной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации (пункт 1 статьи 16 Закона о медиации).

Соответствующая программа подготовки медиаторов утверждена Приказом Минобрнауки РФ от 14.02.2011 №187 (Зарегистрировано в Минюсте РФ 01.03.2011 №19973) и предусматривает прохождение медиаторами обучения в очной форме по дополнительной образовательной программе профессиональной переподготовки в объеме не менее 120 часов.

Суд вправе запросить заверенные медиатором или организацией, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации,

документы, подтверждающие соответствие медиатора требованиям пункта 1 статьи 16 Закона о медиации.

6. В соответствии со статьей 14 Закона о медиации процедура медиации прекращается в связи со следующими обстоятельствами:

- заключение сторонами медиативного соглашения;
- заключение соглашения сторон о прекращении процедуры медиации без достижения согласия по имеющимся разногласиям;
- заявление медиатора о прекращении процедуры медиации ввиду нецелесообразности ее дальнейшего проведения;
- заявление одной, нескольких или всех сторон об отказе от продолжения процедуры медиации;
- истечение срока проведения процедуры медиации.

7. В соответствии с пунктом 3 статьи 12 Закона о медиации медиативное соглашение, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной после передачи спора на рассмотрение суда, может быть утверждено судом в качестве мирового соглашения в соответствии с процессуальным законодательством.

Стороны с участием медиатора при заключении медиативного соглашения выработывали и другие, помимо мирового соглашения, решения о совершении дальнейших процессуальных действий, что отражалось впоследствии в тексте документа. Во исполнение таких решений ответчики обращались в суд с заявлениями о признании иска, истцы - об уменьшении исковых требований либо об отказе от иска.

Суммы, подлежащие выплате медиатору в случае осуществления деятельности по проведению процедуры медиации на платной основе, не могут быть отнесены к судебным издержкам (статья 94 ГПК РФ). В случае неоплаты медиатору указанных услуг, предусмотренных таким соглашением, расходы на их проведение подлежат взысканию по иску медиатора.