

Закон «О медиации» - необходимость и особенности его реализации при разрешении споров.

На современном этапе становления и развития рыночных отношений между субъектами хозяйствования не редко возникают споры, разрешение которых осуществляется в судебном порядке. Разрешение спорных вопросов в судебном порядке, учитывая загруженность судов может длиться годами, а решения суда зачастую не выполняются, что снижает и без того низкий уровень доверия населения к судебной власти.

В этой связи, все актуальнее встает вопрос о применении альтернативных вариантов разрешения спорных вопросов, при котором сами стороны спора мирно разрешали бы возникшие конфликты. В данном случае речь идет о применении медиации как способа разрешения споров. Разрешение спорных вопросов между участниками правоотношения с привлечение независимого посредника (медиатора (примирителя)), является выходом из сложившегося конфликта между сторонами. Привлечение к решению примирителя (медиатора) к урегулированию спорных вопросов не только даст возможность сторонам самостоятельно разрешить спорные моменты, но и избежать фактических судебных издержек. Кроме этого, следует отметить, что медиация направлена на разрешения конфликта в строгой конфиденциальности с учетом интересов сторон спора (конфликта).

Разрешение спора с привлечение примирителя осуществляется по воле конфликтующих сторон медиатором, который ставит перед собой и конфликтующими сторонами задание разрешить спор посредством заключения мирового соглашения.

Анализируя отдельные положения Гражданско-процессуального [1] и Хозяйственно-процессуального[2] кодексов, которые предусматривают возможность мирного урегулирования споров, можно констатировать факт, что элементы медиации в Украине уже применяются. Так в соответствии с п.2 ст. 175 ГПК Украины, стороны могут заключить мировое соглашение и сообщить об этом суд, сделав совместное заявление. Главным условием заключения мирового соглашения является соответствие предмету спора, так при разрешении спора о возмещении ущерба, стороны могут договориться о выплате материальной компенсации виновной стороной, в то время как от своих

притязаний по возмещению морального вреда истец отказывается.

Заключение мирового соглашения предусмотрено и в хозяйственном процессе, так ст. 78 Хозяйственного процессуального кодекса Украины (ХПК) предоставляет сторонам возможность заключить мировое соглашение. Условия такого соглашения вступают в силу с момента вынесения судом определения об утверждении мирового соглашения. Как видно, целью мирового соглашения является предоставление сторонам, иным участникам судебного разбирательства возможности самостоятельно найти компромисс при разрешении спора на любой стадии судебного процесса. Мировое соглашение позволяет закрепить тот результат переговоров, который стороны достигли путем взаимных уступок и предложений.

После достижения сторонами компромисса для действительности мирового соглашения оно должно быть утверждено судом, который после его рассмотрения может вынести определение об его утверждении и прекращении производства по делу.

Из анализа выше указанных нормативных актов становится очевидным, что для действительности мирового соглашения необходимо соответствующее судебное решение, а суд может и не согласиться с решением сторон, следовательно, независимости при разрешении сторонами спора как таковой нет.

20.03.18. в Украине в первом чтении был принят проект Закона №3665 «О медиации» [3], согласно которого в Украине может быть узаконен новый способ урегулирования конфликтов, минимально зависящий от государства.

Значение медиации, на современном этапе достаточно актуально, так как даёт возможность, как досудебного урегулирования спора, так и при процедуре разрешении спора судом. Медиация предоставляет возможность спорящим сторонам выбрать способ разрешения конфликта – мирный (по согласию сторон) и судебный. В связи с этим, развитие процесса медиации в Украине, является одним из необходимых и приоритетных направлений разрешения споров направленных на защиту нарушенных прав.

Преимущества применения медиации и иных альтернативных возможностей при разрешении споров между субъектами очевидны, так как это выгодно не только участникам спорного правоотношения, но и государству, что даёт возможность участникам спора разрешить проблему путём уступок с соблюдением взаимных интересов. Не случайно альтернативные (медиативные) способы разрешения споров между участниками правоотношения развиты в международной практике.

Так ст.1 Примирительного регламента Международной торговой палаты [4] устанавливает, что все коммерческие споры, имеющие международный характер, могут быть предметом примирения при содействии единоличного посредника, назначенного Международной торговой палатой. Причем, сторона, желающая прибегнуть к примирению, направляет соответствующую просьбу в секретариат Международного арбитражного суда Международной торговой палаты с кратким изложением предмета спора и прилагает сумму сбора, необходимую для принятия дела к рассмотрению.

Верховная Рада Украины, принимая Закон Украины «О медиации» фактически выполняет взятые на себя обязательства по развитию альтернативных форм разрешения спорных вопросов, при подписании ассоциации с Евросоюзом.

В соответствии с Законом медиация - это особая форма примирения сторон, которая способствует альтернативному разрешению споров. Посредничество (медиация) является таким процессуальным действием, которое все спорные вопросы стремится разрешить посредством мирового соглашения при помощи одного или нескольких медиаторов. Посредник (медиатор) является третьим нейтральным лицом, которое осуществляет альтернативное разрешение споров между конфликтующими сторонами на основе принципов посредничества. В соответствие с Законом, посредниками могут быть судьи, адвокаты и другие известные специалисты в различных областях права в зависимости от вида спорных отношений. Но, в том случае, когда в качестве медиатора выступает судья или адвокат, на наш взгляд, учитывая их профессиональный статус, об отсутствии заинтересованности, лоббизма при посредничестве регулирования спора, особенно уголовного характера, говорить трудно. Медиаторы должны стремиться урегулировать спорные вопросы, прежде всего посредством переговоров с конфликтующими сторонами. Большое значение придается экспертным заключениям специалистов при досудебном разрешении споров между конфликтующими сторонами. Закон о посредничестве при разрешении споров к числу важнейших принципов медиации относит добровольность, равноправие сторон,

доверительный характер посреднических процедур, нейтралитет, срочный характер разрешения споров, исключение общественности из процесса медиации. В тоже время, учитывая то, что в качестве медиатора может выступать судья или адвокат о нейтралитете данных лиц приходится говорить с оговоркой на наш взгляд в качестве медиатора должны выступать лица, не имеющего ничего общего с деятельностью связанной с государственными структурами.

Следует признать, что особенностью урегулирования спора с привлечением медиатора является то, что все участники спора отстаивают собственные интересы и, в отличие от судебного рассмотрения спора, в медиации нет выигравшей и проигравшей стороны. А заключение медиативного соглашения впоследствии не лишает права обращения в суд.

В то время, при судебном разрешении спорных вопросов и заключении мирного соглашения в процессе судопроизводства, становится невозможным повторное обращение в суд по тому же предмету спора, тем же основаниям и между теми же сторонами. В связи, с чем процессуальным законодательством на суды возлагается обязанность по разъяснению сторонам процессуальных последствий заключения мирового соглашения.

Кроме того, стоит отметить, что при разрешении спорного вопроса в судебном порядке, судебное решение справедливо для одной стороны судебного процесса, тогда как для другой стороны оно не отвечает его интересам. Применение же процедуры медиации и заключение медиативного соглашения позволяет сторонам (участникам медиативного спора) выработать справедливые условия разрешения спора, которые отвечали бы интересам обеих сторон.

Список литературы

1. Верховная Рада Украины 2004, №1618-IV.) Гражданско-процессуальный кодекс Украины. [Электронный ресурс]. Доступно: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/1618-15>
2. Верховная Рада Украины 1991, № 1798-ХІІ.) Хозяйственно-процессуальный кодекс Украины. [Электронный ресурс]. Доступно: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/1798-12>
3. Верховная Рада Украины 2015 № 2480) проект закона Украины «О медиации» [Электронный ресурс]. – Доступно: http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4_1?pf351_1=54558
4. Международная торговая палата 1988, № 447) [Электронный ресурс]. – Доступно: http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/FIN627.htm
5. Верховная Рада Украины 2003, № № 435-IV) Гражданский кодекс Украины. [Электронный

ресурс].

Доступно:

<https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/435-15>

6. Верховная Рада Украины 1992, № 2343-ХІІ.) Закон Украины «О восстановлении платежеспособности должника или признании его банкротом». [Электронный ресурс]. Доступно: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/card/2343-12>