

**Functions of mediation as a legal institution in the field of settlement of the conflict
between legal entities
Bliznyuk K. (Russian Federation)
Функции медиации как правового института в сфере урегулирования конфликта
между юридическими лицами
Близнюк К. Е. (Российская Федерация)**

*Близнюк Кристина Евгеньевна / Bliznyuk Kristina – магистрант,
направление: юриспруденция, программа: защита прав человека и бизнеса,
Тюменский государственный университет, Институт государства и права, г. Тюмень*

Аннотация: в статье выявляются функции института медиации в сфере урегулирования конфликта между юридическими лицами на основе законодательно закрепленных принципов медиации. На основе выделенных функций представлены преимущества применения процедуры медиации перед иными методами урегулирования споров.

Abstract: the article identifies the function of mediation institute in the field of settlement of the conflict between legal entities based on legally enshrined principles of mediation. Based on the selected functions we presented the advantages of the use of mediation to other methods of dispute resolution.

Ключевые слова: медиация, арбитражный процесс, юридические лица, конфликт, медиатор, функции, принципы, преимущество медиации.

Keywords: mediation, arbitration, legal entities, conflict, mediator, functions, principles, advantage of mediation.

Понятие «процедура медиации» закреплено в статье 2 Федерального закона от 27 июля 2010 года № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (далее по тексту – ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)») и представлено следующим образом: «процедура медиации – это способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения [1]».

Данный нормативный акт не содержит определения «функций медиации», следовательно, не раскрывает его, однако закрепляет принципы проведения процедуры медиации, такие как принцип добровольности, конфиденциальности, сотрудничества и равноправия сторон, беспристрастности и независимости медиатора.

Функции медиации мы выделим на основе вышеуказанных принципов, а также принципов, выявленных в процессе анализа литературы и практики, сложившейся на сегодняшний момент в сфере применения института медиации в области арбитражного производства.

В первую очередь, медиация является способом урегулирования конфликта, касательно арбитражного процесса – это конфликт между юридическими лицами. Такой конфликт возникает в процессе осуществления юридическими лицами своих прав. Основные начала гражданского законодательства закрепляют, что «юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе [2]». Ограничение таких прав возможно в определенных случаях в определенной мере и только на основании федерального закона.

Исходя из определения понятия, «конфликт» (лат. conflictus) - это столкновение противоположно направленных, несовместимых друг с другом тенденций в сознании отдельно взятого индивида, в межличностных взаимодействиях или межличностных отношениях индивидов или групп людей, связанное с острыми отрицательными эмоциональными переживаниями [3]. С точки зрения обывателя, конфликт всегда имеет негативный смысл, ассоциируется с агрессией, глубокими эмоциями, и, в частности, спорами. Чаще всего, конфликт – нежелательное явление, которое необходимо при возможности избежать, а в случае возникновения – разрешить в срочном порядке. Процедура медиации как раз направлена на такое разрешение конфликта, таким образом, выделяется главная функция – **добровольное взаимовыгодное разрешение конфликта и достижение конструктивного результата.**

Медиация является альтернативным судебному разбирательству способом разрешения конфликта, представляя собой более мягкую форму, основывающуюся на добровольном волеизъявлении сторон, решении конфликтных вопросов путем переговоров, в которых каждая сторона принимает активное участие, а медиатор лишь направляет стороны по пути наиболее продуктивного разрешения спора. Чаще всего, процедура медиации ориентирована на поиск конструктивного решения, которое далее поможет оптимизировать взаимодействие между контрагентами и привести к развитию бизнеса.

В ходе реализации данной функции находят свое отражение такие принципы проведения процедуры медиации, как конфиденциальность, сотрудничество и равноправие сторон. Выражаются они, в частности, следующим образом:

1. Конфиденциальность. Одной из наиболее важных причин выбора сторонами такого метода урегулирования конфликта, как медиация, является конфиденциальность проведения данной процедуры, в отличие от арбитражного судопроизводства, где разбирательство чаще всего является открытым. Данный принцип так же нашел свое отражение в Директиве Европейского союза № 2008/52/ЕС от 21 мая 2008 года относительно некоторых аспектов медиации в гражданских и коммерческих делах. Статья 7 Директивы закрепляет, что «посредничество должно осуществляться таким образом, чтобы сохранять конфиденциальность. Государства-члены должны гарантировать, что, если стороны не придут к иному соглашению, то ни посредники, ни лица, принимающие участие в управлении процессом посредничества, не будут обязаны давать показания в гражданском или коммерческом судебном разбирательстве или в арбитраже относительно информации, вытекающей из посреднического процесса или в связи с ним, за исключением случаев:

а. когда это необходимо для общественного порядка в заинтересованном государстве-члене, особенно для обеспечения защиты первостепенных интересов детей или для предотвращения любого посягательства на физическую или психологическую безопасность человека;

б. когда обнаружение содержания соглашения, достигнутого с помощью посредничества, необходимо для того, чтобы осуществить или исполнить данное соглашение [4]».

2. Сотрудничество. Стороны самостоятельно, в начале процедуры, определяют круг вопросов, решение которых должно быть найдено в ходе ее проведения и отражено в заключенном позднее соглашении. В ходе проведения процедуры медиации стороны должны сотрудничать, помогая друг другу в поиске совместного решения, которое будет удовлетворять интересы обеих сторон.

3. Равноправие заключается в частности в том, что никто не может быть понужден к проведению подобной процедуры, ибо такое понуждение противоречит самой природе медиации. Кроме того, данный принцип является аналогом принципа процессуального равноправия в арбитражном процессе. Этот принцип отражает равную свободу и возможность сторон в выборе кандидатуры медиатора, определении условий проведения процедуры, ее места и времени, в ходе проведения процедуры стороны имеют равное право участвовать в переговорах, высказывать свои позиции, задавать интересующие вопросы, участвовать в выработке соглашения, а также индивидуально беседовать с медиатором.

Еще одна функция медиации представляет собой *организационную функцию*, так как по своей природе, медиация хоть и является альтернативным методом урегулирования конфликтной ситуации между юридическими лицами, должна осуществляться в соответствии с законом, реализуя одно из начал гражданского законодательства, а именно, осуществление юридическим лицом своих прав в своем интересе с соблюдением действующего законодательства. В ходе реализации данной функции отражены такие принципы, как добровольность и беспристрастность и независимость медиатора.

1. Добровольность сторон отражена в свободе выбора. Вступление в процедуру медиации осуществляется по взаимному волеизъявлению сторон, они самостоятельно решают вопрос о проведении данной процедуры, о выборе медиатора. Так же стороны могут отказаться от проведения процедуры медиации на любой стадии. Данный принцип также содержится в Типовом законе ЮНСИТРАЛ «О международной коммерческой согласительной процедуре» и в Директиве Европейского союза № 2008/52/ЕС от 21 мая 2008 года относительно некоторых аспектов медиации в гражданских и коммерческих делах. Принцип распространяет свое действие на всех этапах и стадиях медиации.

2. Беспристрастность и независимость медиатора. В процессе медиации медиатор, он же посредник, помогает сторонам разрешить конфликт, а также вытекающие из него вопросы. Статья 15 Федерального закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» устанавливает ограничения для действий медиатора в процессе проведения процедуры медиации. Так, медиатор не вправе:

- 1) быть представителем какой-либо стороны;
- 2) оказывать какой-либо стороне юридическую, консультационную или иную помощь;
- 3) осуществлять деятельность медиатора, если при проведении процедуры медиации он лично (прямо или косвенно) заинтересован в ее результате, в том числе состоит с лицом, являющимся одной из сторон, в родственных отношениях;
- 4) делать без согласия сторон публичные заявления по существу спора.

Такие закрепленные ограничения раскрывают принцип беспристрастности и независимости посредника, в мировой практике у медиаторов так же есть «внутреннее» правило, согласно которому при проведении данной процедуры посредник должен быть «пустым» внутренне, то есть не иметь какого-либо личностного и субъективного мнения касательно как самих сторон, так и непосредственно, вопроса спора. Посредник должен обеспечить сторонам равную возможность участия в переговорах и принятии конструктивного решения. Если одной из сторон покажется, что медиатор симпатизирует другой

стороне, это может привести к сорванным переговорам, а сам посредник может быть обвинен в сговоре с одной из сторон. Этот принцип связан с равноправием сторон, так как медиатор не должен занимать чью-либо позицию в споре.

Финансовая составляющая деятельности медиатора так же не должна являться основанием для субъективного отношения медиатора к одной из сторон, так как, во-первых, такая деятельность может осуществляться на безвозмездной основе, во-вторых, в случае ее осуществления на платной основе, такая деятельность оплачивается сторонами в равных долях, если соглашением сторон не определено иное.

Таким образом, на основе законодательно закрепленных принципов медиации, мы выявили ее основные функции: организационную функцию, направленную на определение процессуального аспекта проведения процедуры медиации, и функцию урегулирования конфликта и достижения конструктивного результата, позволяющую отразить качественную составляющую института медиации.

Такие функции позволяют выделить преимущества выбора медиации для урегулирования конфликта между юридическими лицами. В контексте защиты бизнеса это так же является наиболее выгодным и удобным способом разрешения спорной ситуации как для индивидуального предпринимателя, так и для любого юридического лица. Преимуществами медиации, в отличие от судебного разбирательства, в данном контексте являются следующие обстоятельства:

1. Медиация экономит время и деньги участников спора, так как вышеуказанные функции должны быть реализованы в течение не более чем 60 дней, тогда как судебный спор может тянуться годами; оплата деятельности медиатора по своей сути единоразова, тогда как за услуги представителя оплата варьируется и зависит от хода процесса и судебной инстанции;

2. При проведении медиации индивидуально может быть выбрана обстановка, наиболее комфортная для участников спора, регламент процедуры и содержание переговоров;

3. Медиация направлена на конструктивный поиск решения спора, позволяя в последующем, основываясь на проведенных переговорах, таким же образом решать возникающие в ходе взаимоотношений вопросы, не прибегая к помощи посредника;

4. В отличие от судопроизводства, процедура медиации конфиденциальна;

5. В ходе проведения данной процедуры возможно решение не только вопроса, явившегося причиной возникновения конфликта, но и решение вопросов, которые могут возникнуть в будущем, договоренности, достигнутые в ходе переговоров более долговечны, и отвечают положению вещей, не предусмотренных законодателем, но соответствующих реалиям взаимоотношений между юридическими лицами-сторонами. Данный факт не только способствует скорому претворению в жизнь этих договоренностей, но и делает их обоюдно приемлемыми для каждой стороны.

Литература

1. Федеральный закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ (ред. от 23.07.2013) «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (с изм. и доп., вступающими в силу с 01.09.2013). [Электронный ресурс]: Консультант Плюс. URL: <http://base.consultant.ru> (дата обращения 11.04.2016).
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016). [Электронный ресурс]: Консультант Плюс. URL: <http://base.consultant.ru> (дата обращения 11.04.2016).
3. Конфликт. Классификация конфликтов / Управление персоналом: словарь-справочник. [Электронный ресурс]: ПсиФактор. URL: <http://psyfactor.org/personal/personal10-12.htm> (дата обращения 11.04.2016).
4. Директива от 21 мая 2008 года № 2008/52/ЕС о некоторых аспектах медиации в гражданских и коммерческих делах. [Электронный ресурс]: Право.ru. URL: <http://docs.pravo.ru/document/view/22239280/> (дата обращения 11.04.2016).