

УДК 351.8: 378.14

И.Г. Малышок, Е.Д. Свойкина

### ПРОФЕССИОНАЛЬНЫЕ МЕДИАТОРЫ: ДА ИЛИ НЕТ?

*В статье рассматриваются проблемы правовой регламентации требований, предъявляемых к медиаторам, и предлагаются пути совершенствования законодательства в данной области.*

*Ключевые слова: процедура медиации, медиативная деятельность, посредник, профессиональные и непрофессиональные медиаторы.*

### PROFESSIONAL MEDIATORS: YES OR NO?

*In the article the problems of legal regulation of requirements to the mediators, and suggests ways of improvement of legislation in this area.*

*Key words: mediation, mediation work, mediator, professional and non-professional mediators.*

Российская Федерация является правовым государством и в связи с этим закрепляет на уровне основного закона, что каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом [1, с. 23]. Ситуация в нашей стране сложилась таким образом, что нередко люди не обладают высокой правовой культурой и за защитой своих прав обращаются непосредственно в суд. В результате судебные органы загружены делами, которые могли быть разрешены другими способами, причем затраты оказались бы гораздо меньшими, чем на судебные тяжбы.

Законодательством предусмотрены разные процедуры доюрисдикционного разрешения споров, одним из которых является медиация.

Медиация представляет собой процедуру, цель которой – добровольное разрешение гражданско-правовых и иных споров, вытекающих из предпринимательской и иной экономической деятельности, при содействии медиатора. Казалось бы, что все довольно просто и понятно, тем более, что процедура гораздо менее затратная, чем судебное разбирательство, плюс к тому же добровольная. Законодатель установил, что медиативного соглашения стороны могут добиться посредством как профессиональных, так и непрофессиональных медиаторов. Но можно ли быть уверенным в том, что лицо, не обладающее необходимыми навыками, окажет действенную помощь в разрешении спора? В данной статье мы рассмотрим достоинства и недостатки непрофессиональных и профессиональных медиаторов, чтобы в завершение дать исчерпывающий ответ на заданный вопрос.

Итак, Федеральным законом «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» от 27.07.2010 № 193-ФЗ (далее – ФЗ «О процедуре медиации»), как мы уже говорили, закреплено, что медиативная деятельность может осуществляться как на профессиональной, так и на непрофессиональной основе [2, с. 9]. В связи с этим требования, предъявляемые к медиаторам, разительно отличаются. В ст. 15 ФЗ «О процедуре медиации» установлено, что для осуществления медиативной деятельности на непрофессиональной основе достаточно, чтобы лицо достигло возраста 18 лет, обладало полной дееспособностью и не имело судимости [2, с. 12]. Такие

условия позволяют заниматься медиативной деятельностью достаточно широкому кругу лиц. Однако, на наш взгляд, данный перечень требований является весьма поверхностным и не дающим гарантий того, что процедура медиации принесет желаемый результат сторонам спора. Совершеннолетие лица, наличие у него полной дееспособности и отсутствие судимости – еще не факторы того, что медиатор обладает познаниями, необходимыми для разрешения спора, или хотя бы достаточным жизненным опытом. Мы считаем, что для решения задач, поставленных перед медиатором, по отношению к нему необходимы более существенные, даже в какой-то мере более жесткие требования. В связи с этим мы не видим необходимости в непрофессиональных медиаторах и предлагаем исключить пункт об их деятельности из ФЗ «О процедуре медиации».

Говоря о требованиях, предъявляемых к медиаторам, осуществляющим свою деятельность на профессиональной основе, можно отметить, что круг лиц, желающих стать профессионалами в данной сфере, становится более узким. В ст. 16 ФЗ «О процедуре медиации» закреплено, что профессиональными медиаторами могут быть лица, достигшие возраста 25 лет, имеющие высшее образование, а также получившие дополнительное профессиональное образование по вопросам применения процедуры медиации [2, с. 13]. Казалось бы, что здесь не должно возникнуть никаких проблем и можно смело обращаться за помощью к профессиональным медиаторам. Однако законодатель установил наличие у профессионального медиатора высшего образования, без уточнения направленности такового. То есть, по логике, любой дизайнер или филолог может стать медиатором, просто окончив специальные курсы. Нам кажется, что профессиональный медиатор должен обладать более глубокими и точными познаниями в юриспруденции или экономике. Такая необходимость возникает из специфического предмета, рассматриваемого в данной процедуре: отношения, возникающие в сферах, в которых зачастую отсутствует властный субъект (гражданские, семейные, трудовые и т.д.). В связи с этим мы хотели бы предложить включить в программы по подготовке бакалавров юристов и экономистов курс, называющийся «Медиативная деятельность», который позволил бы изучать процедуру медиации наряду с получением высшего образования по юриспруденции или экономике.

Еще одним важным критерием для профессиональных медиаторов должен стать опыт работы в юридической или экономической сферах. Данное требование будет способствовать не только более быстрому и рациональному разрешению спора, но и лучшему качеству медиативной помощи. В связи с этим мы предлагаем установить следующее требование: «Для осуществления медиативной деятельности на профессиональной основе лицо должно иметь стаж работы в юридической или экономической сфере не менее трех лет».

Законодательством также закреплено: медиаторы, осуществляющие деятельность на профессиональной основе, могут заниматься спорами, которые переданы на разрешение в суд, что является значительным перевесом в сторону профессионалов. Тем самым законодатель говорит, что круг полномочий у профессиональных медиаторов гораздо шире, чем у непрофессиональных, но нельзя забывать, что существуют процессуальные ограничения, связанные с медиаторами. Например, они не могут быть допрошены в качестве свидетелей, что обеспечивает конфиденциальность процедуры медиации, а также независимость и беспристрастность медиаторов. Данные нормы закреплены в процессуальных кодексах (АПК и ГПК), но не нашли отражения в ФЗ «О процедуре медиации» [3, с. 102; 4, с. 98]. В связи с этим мы предлагаем закрепить в данном законе следующую норму: «Профессиональные медиаторы обязаны соблюдать конфиденциальность, быть независимыми и беспристрастными в разрешении спора. За несоблюдение данных требований медиаторы несут ответственность, установленную федеральным законодательством».

На основании вышеизложенного можно сделать следующие выводы. Мы можем уверенно говорить, что необходимы профессиональные медиаторы, так они смогут качественно и мастерски помочь разрешить спор, возникший у сторон. Следовательно, необходимость в непрофессиональных

медиаторах отпадет. Далее, считаем, что нужно внести поправки в законодательство о медиации: медиаторами могут быть лица, получившие высшее юридическое или экономическое образование, это повысит эффективность самой процедуры. По нашему мнению, в направления подготовки юристов и экономистов следует ввести курс «Медиативная деятельность», позволяющий не только получить глубокие познания в данной сфере, но и сэкономить время и затраты на получение специальных знаний. Обязательным считаем введение нормы о наличии опыта работы в юридической и экономической сферах, что повысит качественный уровень оказания медиативной помощи. На наш взгляд, необходимо внести в ФЗ «О процедуре медиации» норму, закрепляющую конфиденциальность и независимость медиаторов и связанную с ответственностью за ее нарушение.

---

1. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г. (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собр. законодательства Российской Федерации. – 2014. – № 31. – Ст. 4398.

2. Федеральный закон РФ от 27 июля 2010 г. №193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (в ред. ФЗ от 02.07.2013 № 185-ФЗ) // Собр. законодательства Российской Федерации. – 2010. – № 31. – Ст. 4162.

3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Собр. законодательства Российской Федерации. – 2002. – № 46. – Ст. 4532.

4. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ // Парламентская газета. – 2002, №140-141.

5. Бессонова, В.В. Медиация как способ проведения переговоров в конструктивном духе // Юридический мир. – 2012. – № 1. – С. 65-66.

6. Максимова, Е.Ю. Медиация в условиях современной России: проблемы и перспективы // Юридический мир. – 2011. – № 6. – С. 56-59.