

Всероссийское СМИ

«Академия педагогических идей «НОВАЦИЯ»

Свидетельство о регистрации Эл №ФС 77-62011 от 05.06.2015 г.

(выдано Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций)

Сайт: akademnova.ru

e-mail: akademnova@mail.ru

Каренькова Е.С. Медиация в предпринимательской деятельности // Академия педагогических идей «Новация». Серия: Студенческий научный вестник. – 2020. – №11 (ноябрь). – АРТ 127-эл. – 0,3 п.л. - URL: <http://akademnova.ru/page/875550>

РУБРИКА: ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ

УДК 347

Каренькова Елена Сергеевна

Магистрант 3 курса кафедры Гражданского процесса
юридического факультета РГЭУ (РИНХ).

Научный руководитель: Федоренко Ю.В.,

к.ю.н., доцент кафедры Гражданского процесса

юридического факультета РГЭУ (РИНХ),

Ростовский государственный экономический университет (РИНХ)

г. Ростов-на-Дону, Российская Федерация

e-mail: S.Pav.N@yandex.ru

МЕДИАЦИЯ В ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Аннотация: Статья посвящена медиации - процедуре примирения с участием посредника при разрешении предпринимательских споров. Этот перспективный метод разрешения споров начал применяться в нашей стране сравнительно недавно. В статье рассматриваются перспективы медиации, вопросы правовых и организационных проблем применения данного метода разрешения споров. Также отмечается эффективность использования процедуры медиации на примере зарубежных стран. В статье проводится сравнение примирительной процедуры с традиционными способами разрешения конфликтов.

Ключевые слова: медиация, предпринимательская деятельность, внесудебное урегулирование споров, конфликты, арбитраж, альтернативные способы, третейское разбирательство.

Kurenkova Elena Sergeevna

3rd year master's student of the Department of Civil procedure of the faculty
of law of RSEU (RINH).

Research supervisor: Yu. V. Fedorenko, Ph. D., associate Professor of the
Department of Civil procedure of the faculty of law of RSEU (RINH), Rostov state
University of Economics (RINH) Rostov-on-don, Russian Federation e-mail:
S.Pav.N@yandex.ru

MEDIATION IN BUSINESS ACTIVITIES

Abstract: the Article is devoted to mediation-a reconciliation procedure involving a mediator in resolving business disputes. This promising method of dispute resolution has been applied in our country relatively recently. The article discusses the prospects of mediation, issues of legal and organizational problems of using this method of dispute resolution. The effectiveness of using the mediation procedure on the example of foreign countries is also noted. The article compares the conciliation procedure with traditional methods of conflict resolution.

Keywords: mediation, business activity, out-of-court settlement of disputes, conflicts, arbitration, alternative methods, arbitration proceedings.

27 июля 2010 года вступил в силу Закон № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре разрешения споров с участием посредника (медиации)»¹. Он был разработан комиссией, в которую вошли представители Торгово-промышленной палаты РФ и различных бизнес - ассоциаций.

¹ Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации) // СЗ РФ. – 2010. - № 31. – Ст. 4162.

Процедура медиации - это способ разрешения споров с помощью третьего лица - посредника (медиатора) на основе добровольного соглашения конфликтующих сторон с целью достижения ими решения, взаимоприемлемого для обеих сторон².

Марина Анатольевна Калдина определяет процедуру медиации как конфиденциальный процесс на основе соглашения, в ходе которого стороны конфликта добровольно пытаются найти выход из спора с помощью нейтральной третьей стороны - медиатора, который позволит им выработать решение и впоследствии урегулировать спор³. Цисана Автандиловна Шамликашвили обозначает примирительную процедуру медиации как «альтернативный способ урегулирования спора с участием третьей нейтральной, беспристрастной стороны, помогающей сторонам конфликта добровольно участвующих в примирительной процедуре, с целью разработки взаимоприемлемого и «жизнеспособного» решения, на условиях взаимного уважения сторон и принятия права каждой из сторон на защиту своих интересов»⁴.

Успех расширения предпринимательской инициативы в стране напрямую зависит от степени эффективности инструментов защиты прав, свобод и интересов предпринимателей. Конфликты существуют столько же, сколько существует и само человечество и поэтому одной из по-настоящему важных проблем предпринимательского права является вопрос разрешения правовых конфликтов между лицами, занимающимися предпринимательской деятельностью.

² Севастьянов Г.В. Хрестоматия альтернативного разрешения споров: Учеб.-методич. мат. и практич. рекоменд.- СПб//АНОТретейский суд.- 2019.- С. 92.

³ Калдина М.А. Медиация как инструмент корпоративного управления // Национальный совет по корпоративному управлению.-2016.- № 3. - С.56.

⁴ Шамликашвили Ц.А. Суд доброй воли. В России вводится альтернативная процедура урегулирования споров. Интервью // Российская газета. - 2010. - №5227 (148). - С.67.

О примирительной процедуре медиации прямо сказано в Арбитражном процессуальном кодексе Российской Федерации⁵. Этому вопросу посвящена ст.138 АПК РФ: суд содействует сторонам в урегулировании спора. Кроме того, стороны могут урегулировать спор путем заключения мирового соглашения или путем использования других процедур, но это не должно противоречить закону. Ст. 135 АПК гласит, что в ходе подготовки дела судья, должен разъяснить сторонам их право обратиться за помощью к медиатору для разрешения спора. Пункт 2 ст. 158 АПК содержит норму, согласно которой суд может отложить судебное разбирательство по просьбе обеих сторон, если они обратятся за помощью к суду или медиатору для разрешения спора.

Для российских предпринимателей традиционным способом разрешения споров, возникающих в коммерческом обороте, является обращение в арбитражный суд. Но существуют и другие возможности для разрешения спора, возникшего между предпринимателями - использование различных способов альтернативного разрешения споров, в частности, примирительной процедуры медиации. Предприниматели все чаще прибегают к новым, альтернативным институтам разрешения конфликтов, среди которых, возможно, наиболее перспективным является процедура медиации, так как судебное рассмотрение дел в сфере предпринимательства требует больших временных затрат и финансовых ресурсов. Так же, порядок судебного разбирательства всегда предполагает гласность, публичность, важная информация может стать известной третьим лицам, что не всегда приветствуется в предпринимательской деятельности.

⁵ Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ// СЗ РФ. – 2002. - № 30. – Ст. 3012.

Примирительная процедура по сравнению с судебным разбирательством является более быстрым способом разрешения конфликта, поскольку эта процедура не подразумевает апелляцию достигнутого соглашения, так как соглашение будет взаимоприемлемым, что значительно ускоряет его исполнение. Небезызвестно, что время - деньги, особенно это касается предпринимателей, и быстрое решение является более выгодным вариантом для бизнеса, чем затяжным процесс разрешения спора.

Существуют и скептики данного способа разрешения конфликтов. Они утверждают, что если стороны действительно стремятся к мирному урегулированию предпринимательского спора, то они и сами смогут найти выход из ситуации путем проведения переговоров.

В настоящее время уже имеется большая практика разрешения экономических споров посредством проведения примирительных процедур в зарубежных странах, и в частности в странах с развитой рыночной экономикой и высоким уровнем жизни. В них практика показала высокую эффективность методов медиации. В странах англосаксонской правовой системы (США, Великобритания, Австралия) к процедуре медиации прибегают с начала 60-ых годов. В Германии, Франции, Бельгии, этот институт появляется в 70-80-ые годы.

Выделяют следующие способы разрешения споров предпринимателей:

- судебный способ (арбитраж);
- третейское разбирательство;
- медиация;
- способ переговоров.

Всероссийское СМИ

«Академия педагогических идей «НОВАЦИЯ»

Свидетельство о регистрации Эл №ФС 77-62011 от 05.06.2015 г.

(выдано Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций)

Сайт: akademnova.ru

e-mail: akademnova@mail.ru

До сих пор, первое место, как по влиянию на экономическую жизнь общества, так и по количеству рассмотренных дел, занимает судебный порядок. О его минусах уже упоминалось. Самым значительным плюсом является жесткая система публично-правового обеспечения. Так же, отметим, что например, в США чрезвычайно высокая стоимость судебных услуг сыграла решающую роль в развитии медиации. В России, как подчеркивают многие эксперты, расходы на судебные процессы остаются необоснованно низкими. Но вполне вероятно, что в ближайшем будущем такие издержки значительно возрастут - это автоматически повлияет на увеличение интереса предпринимателей к институту медиации.

Третейское разбирательство несколько иное по своему характеру. Третейский суд является негосударственным органом, который занимается рассмотрением экономических споров, образованный сторонами. Стороны, передавая спор на третейское разбирательство, обязуются выполнять его решение. Третейские суды могут создаваться как существующие на постоянной основе (постоянно действующие), так и для рассмотрения индивидуального, конкретного спора. Таким образом, в данном случае стороны имеют дело с судом, который разрешает споры на основе законодательства, но компетенция данного суда основана на воле спорящих сторон. Третейский суд более доступен, разбирательство более демократично и быстро по времени по сравнению с рассмотрением дела в арбитражном порядке. Рассматриваемый способ разрешения конфликта, когда спор разрешается лицом по выбору сторон, исходит из такой особенности (или черты) гражданско-правового метода регулирования социальных отношений, как диспозитивность.

Вениамин Фёдорович Яковлев указывает на характерные особенности гражданско-правового метода: правовая инициатива, правонаделение, юридическое равенство субъектов конфликта⁶. По мнению ряда ученых, гражданско-правовой метод является дозволительным способом воздействия на отношения, характеризующийся наделением субъектов юридическим равенством и соответственно на данных началах, способностью к правообладанию, свободе выбора и инициативе, что способствует установлению отношений между субъектами на основе юридического равенства сторон конфликта. В то же время диспозитивный подход означает предоставление субъекту возможности осуществлять правосубъектность по своему усмотрению.

Конечно, последний из вышеупомянутых способов разрешения споров между предпринимателями носит еще более диспозитивный характер - способ переговоров. Здесь, как правило, стороны конфликта абсолютно свободны, выбирать формы и методы разрешения спора, они не связаны никакими нормами права (не диспозитивными и не императивными). Конечно, существуют определенные ограничения для осуществления переговоров - закон (в том числе уголовный) не должен быть нарушен. С точки зрения частного права пределы действиям конфликтующих сторон в ходе переговоров устанавливаются общими началами гражданского законодательства (напр.: невозможность злоупотребления правом и т. д.) Переговоры, как показала практика, не всегда являются эффективным способом урегулирования конфликтов⁷.

⁶ Яковлев В.Ф. Гражданско - правовой метод регулирования общественных отношений. М.: Статут. - 2015. – С. 70.

⁷ Михель Д.Е. Медиация как способ повышения правовой культуры // Правовая культура. - 2017. - № 2. - С. 203.

Теперь рассмотрим процедуру медиации. Предприниматели зачастую смотрят «со своей колокольни» на отношения с иными субъектами. И, маловероятно, что можно непредвзято и беспристрастно оценить интересы другой стороны и объективно сопоставить их со своими. Собственно здесь и появляется фигура медиатора. Суть примирительной процедуры как способа урегулирования споров в предпринимательской деятельности заключается в том, что две конфликтующие стороны могут с помощью профессионального третьего лица (медиатора) достичь соглашения, не прибегая к судебному разбирательству. Фигура медиатора чрезвычайно важна. Понятно, что для нормального участия в примирительной процедуре медиатор должен быть экспертом, по крайней мере, в трех областях знаний: в области права, экономики и психологии. Медиация по «уровню диспозитивности» находится где-то между третейским разбирательством и способом переговоров.

Выделим следующие особенности урегулирования конфликтов в порядке примирительной процедуры:

- процедура может быть запущена как до того, как спорящие стороны обратятся в суд, так и после обращения.

- любое лицо, обладающее полной дееспособностью не имеющее судимости, которое дало согласие на выполнение функций посредника, может выступать в качестве медиатора. Исключение составляют государственные служащие⁸.

В научной литературе остается спорным вопрос: нужны ли дополнительные требования к профессионализму медиатора? В отличие от судебного разбирательства, главным является умение работать с людьми, навыки общения и знание психологии.

⁸ Решетникова И.В. Перспективы развития посредничества в российском праве // Российский юридический журнал. - 2018. - № 1. - С. 99.

Когда необходим медиатор и сама процедура медиации:

- если предприниматели желают сохранить тесные деловые или личные отношения;
- если на ситуацию оказывают влияние эмоции сторон;
- в случае, когда стороны не заинтересованы в публичных слушаниях (это особенно важно предпринимательской деятельности);
- если стороны по какой-либо причине не хотят, чтобы их спор рассматривался судом (сроки для рассмотрения дела судом слишком велики, расходы на разбирательство так же чрезмерны);
- если судебное разбирательство не несет перспектив для обеих конфликтующих сторон;
- если необходимо разработать комплексное решение.

Существует еще одна отличительная черта медиации. При разрешении спора путем проведения примирительной процедуры, на первое место выдвигается не строгое следование «букве закона», а поиск справедливого, взаимоприемлемого решения. Такой подход позволяет поддерживать деловые контакты предпринимателей и после урегулирования спора.

Разумеется, надо сказать, что не только споры с участием предпринимателей можно разрешать путем проведения примирительной процедуры. Предметом деятельности медиатора могут являться любые споры в частном праве. Если исходить из принципов гражданского права, то большинство гражданских дел, естественно по желанию сторон, могут быть разрешены с помощью медиатора. Но, безусловно, если дело может быть рассмотрено только в судебном порядке, говорить о медиации нельзя.

Стабильность экономики любого предприятия зависит абсолютно от всех аспектов его деятельности. Естественно, что любой бизнес могут подстерегать различные ловушки, трудности в межличностной

коммуникации, невыполнение соглашений, договоренностей и т.д. Конфликты неизбежны и, более того, можно сказать, что они необходимы, так как без них не может происходить развития. Необходимо уметь управлять конфликтами. Именно подход медиации помогает разрешать конфликт конструктивным образом, соответственно управлять им. Ответ на вполне логичный вопрос, который может возникнуть: «что же может заставить предпринимателя обратиться не к традиционным способам разрешения спора, а прибегнуть к примирительной процедуре медиации?», учитывая все вышесказанное, появляется сам собой.

Факторы, играющие в пользу медиации:

-временной. При применении медиации спор может быть разрешен в короткие сроки.

-денежный.

- отсутствие проигравшей стороны. В данном случае, обе стороны выигрывают, точно, ни кто не проигрывает, так как решение взаимоприемлемо. Это значит, что конфликт перестает существовать, отношения между конфликтующими сторонами, сохраняются, что очень важно для «бизнес - сообщества». Конфликтующие стороны сами контролируют процесс и влияют на его конечный результат. Это увеличивает ответственность и заинтересованность вовлеченных в спор сторон, а так же позволяет использовать не только существующие стереотипы разрешения конфликтных ситуаций, а новые технологии, которые способствуют развитию бизнеса, а так же сохранению и построению новых деловых отношений между субъектами предпринимательства.

- конфиденциальность. В отличие от судебного разбирательства, которое обычно, является открытым.

- выполнение соглашения. Решение суда, несмотря на его властный характер, не сразу, а бывает, и вовсе не исполняются, а соглашение, принятое при процедуре медиации, несмотря на отсутствие директивного характера, исполняется всегда, так как оно выгодно для обеих сторон.

Подводя итог, можно отметить, что использование института медиации может помочь снизить судебную нагрузку, а так же, предоставить сторонам конфликта более гибкий, более конфиденциальный и быстрый инструмент разрешения конфликтов. Данная процедура может использоваться с целью предупреждения корпоративных конфликтных ситуаций. Так же, может использоваться как возможная плановая и обязательно добровольная процедура на конфликтной стадии корпоративных интересов. Возможно, примирительную процедуру следовало бы сделать обязательной для определенных категорий конфликтов, в частности, для экономических конфликтов между предпринимателями, а для подтверждения факта использования примирительной процедуры, истец вместе с исковым заявлением будет обязан представить судебному органу документ, о безуспешном исходе процедуры, о том, что сторонам не удалось договориться. Целесообразным было бы законодательно закрепить данное положение.

Список использованной литературы

Правовые акты

1. Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ// СЗ РФ. – 2002. - № 30. – Ст. 3012.
2. Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. № 138 –ФЗ // СЗ РФ. – 2002. - № 46. – Ст. 4532.
3. Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации) // СЗ РФ. – 2010. - № 31. – Ст. 4162.

Всероссийское СМИ

«Академия педагогических идей «НОВАЦИЯ»

Свидетельство о регистрации Эл №ФС 77-62011 от 05.06.2015 г.

(выдано Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций)

Сайт: akademnova.ru

e-mail: akademnova@mail.ru

Научная и учебная литература

4. Калдина М.А. Медиация как инструмент корпоративного управления // Национальный совет по корпоративному управлению.-2016.- № 3. - С.56-64.
5. Михель Д.Е. Медиация как способ повышения правовой культуры // Правовая культура. - 2017. - № 2. - С. 203–206.
6. Решетникова И.В. Перспективы развития посредничества в российском праве // Российский юридический журнал. - 2018. - № 1. - С. 99-104.
7. Севастьянов Г.В. Хрестоматия альтернативного разрешения споров: Учеб.-методич. мат. и практич. рекоменд.- СПб//АНОТретейский суд.- 2019.- С. 92-96.
8. Шамликашвили Ц.А. Суд доброй воли. В России вводится альтернативная процедура урегулирования споров. Интервью // Российская газета. - 2010. - №5227 (148). - С.67-72.
9. Яковлев В.Ф. Гражданско - правовой метод регулирования общественных отношений. М.: Статут. - 2015. – С. 70-72.

Дата поступления в редакцию: 29.11.2020 г.

Опубликовано: 30.11.2020 г.

© Академия педагогических идей «Новация». Серия «Студенческий научный вестник», электронный журнал, 2020

© Каренькова Е.С., 2020