

УДК 347.627(470)
ББК Х404.51(2Рос)

И.Ю. СЕМЕНОВА

ОСОБЕННОСТИ МЕДИАЦИИ В СЕМЕЙНЫХ ОТНОШЕНИЯХ

Ключевые слова: правовой спор, правовой конфликт, примирительные процедуры с участием посредника, процедура семейной медиации, досудебное урегулирование семейного спора, проблемность применения медиативных процедур в семье, медиативное соглашение.

В статье проанализирована одна из актуальных проблем сегодняшней правовой действительности – особенности процедуры медиации в брачно-семейных отношениях как досудебного способа разрешения правовых конфликтов в семье. Автор отмечает, что в последние годы государство стало осознавать необходимость активизации использования примирительных процедур и упрощенного судопроизводства по делам, не представляющим особой сложности при установлении фактических обстоятельств дела.

Медиация, представляя собой неформальный процесс, имеющий целью примирение сторон, предполагает рассмотрение спора нейтральной стороной-посредником, помогающей лицам прийти к общему решению, которое оформляется посредством медиативного соглашения. Семейная медиация, как правило, предполагает поиск ответов на вопросы, связанные с расторжением брака супругов, определением вопросов места жительства ребенка при расторжении брака его родителей, а также с дальнейшей судьбой ребенка. Также работа примирителя сфокусирована на процессе преодоления кризиса в семье. Наиважнейшая цель семейной медиации – уклонение от судебного процесса и применение мер по защите прав ребенка посредством мирного решения проблем.

Исследователь оценивает нормы принятого Федерального закона Российской Федерации от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» и приходит к выводу о значимости медиативных процедур в семейных отношениях, способных сохранить брак, укрепить его и защитить права и интересы детей. Отмечая определенные сложности заключения семейных медиативных соглашений, автор делает вывод, что указанная сфера общественных отношений нуждается в активизации правовых исследований.

I. SEMENOVA

FEATURES OF MEDIATION IN FAMILY RELATIONS

Key words: legal dispute, legal conflict, conciliatory procedures with participation of an intermediary, procedure of family mediation, pre-judicial settlement of a family dispute, problematical character of using mediation procedures in a family, mediation agreement.

The article examines one of current problems of today's legal reality – features of mediation procedure in marriage – family relations as a pre-judicial way for legal conflicts resolution in a family. The author notes that in recent years the state began to realize the need to activate the use of conciliatory procedures and simplified legal proceedings in cases which do not represent special complexity in establishing factual circumstances of the case. Mediation, representing an informal process aiming at reconciliation of the parties assumes consideration of the dispute by a neutral party – an intermediary helping persons to come to a common decision which is drawn up by means of a mediation agreement. Family mediation, as a rule, supposes search of answers to the questions connected with divorce of spouses, defining issues of the child's residence in case of his parents' divorce as well as with the future of the child.

The work of a conciliator is focused on process of overcoming crisis in family. The most important purpose of family mediation is to avoid a trial and to apply measures for protecting the child's rights by means of amicable settlement. The researcher examines

standards of the adopted Federal law of the Russian Federation dated July 27, 2010 № 193-FZ «About the alternative procedure of disputes resolution with participation of an intermediary (the procedure of mediation)» and comes to the conclusion about the importance of mediation procedures in family relations capable to keep marriage, to strengthen it and to protect the rights and the interests of children. Noting certain difficulties in achieving family mediation agreements, the author notes that the specified sphere of public relations needs activization of legal researches.

В действующем российском законодательстве можно выделить ряд процедур разрешения споров и конфликтов в любой сфере общественных отношений. Это связано с тем, что в российской правоприменительной практике в последние годы стороны все чаще предпочитают применять альтернативные способы урегулирования правовых конфликтов. На наш взгляд, одним из наиболее удачных досудебных способов разрешения правовых споров является институт медиации, который применяется и в семейных отношениях (чаще всего при расторжении брака, при определении места жительства ребенка и иных семейно-правовых спорах). Он, проявляя свою правовую природу, несомненно, способствует гуманизации правовых отношений, возникающих в сфере гражданской юрисдикции [5], в связи с чем тема исследования является достаточно актуальной.

Правовые системы современных цивилизованных государств ориентированы на облегчение доступности правосудия, обеспечение своих граждан и подданных квалифицированной юридической помощью. Российская Федерация закрепила в основном законе страны 1993 г. приоритет прав и свобод человека и гражданина (ст. 2), право каждого на судебную защиту (ст. 46) и квалифицированную юридическую помощь (ст. 48)¹, что, несомненно, предопределило соответствие указанных конституционных предписаний международно-правовым стандартам по защите прав человека.

Нельзя не отметить, что значимость применения несудебных способов защиты нарушенных прав подчеркивал в своем приветственном выступлении на VI Всероссийском съезде судей, состоявшемся 30 ноября – 2 декабря 2004 г., Президент России В.В. Путин, отмечая «необходимость всемерного развития методов, широко зарекомендовавших себя в мире, таких как альтернативные способы разрешения конфликтов с помощью третьей стороны, досудебного и судебного урегулирования споров посредством переговоров, обращения к посредникам, заключения мировых соглашений»². В дальнейшем в выступлениях первых лиц государства не раз подчеркивалась необходимость внедрения медиации как более гибкого, быстрого и конфиденциального инструмента урегулирования конфликтов в судебную систему

¹ Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции от 30.12.2008 г. № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 г. № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 г. № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 г. № 11-ФКЗ // Рос. газета. 1993. № 237. 25 дек.

² Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 2005. № 1. С. 5.

страны в качестве альтернативной процедуры разрешению спора в судебном порядке.

Нельзя не отметить, что «несмотря на наличие исторического опыта применения примирительных процедур в России, медиация является относительно новым понятием для отечественной правовой науки» [2. С. 5]. Проблемность альтернативного разрешения правовых споров и конфликтов в последние годы вызывала интерес у многих исследователей-правоведов, которые предпринимали вполне успешные попытки по выявлению закономерностей развития и внедрения механизма медиации в российское законодательство. Итогом теоретических разработок стал Федеральный закон Российской Федерации от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»¹ (далее – Закон о медиации). Законодательный акт был принят Государственной Думой 7 июля и одобрен Советом Федерации 14 июля 2010 г. В соответствии с ним и для его исполнения был принят Федеральный закон № 194-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона “Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)”»².

Принятая законодательная база ввела в российскую правовую действительность, культуру и практику новый институт внесудебного урегулирования правовых споров – процедуру медиации, определила ее место и роль в механизме разрешения споров и конфликтов в таких сферах общественных отношений, как регулирование правовых споров, возникающих из:

- гражданских правоотношений, в том числе в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности;
- трудовых правоотношений;
- семейных правоотношений (ст. 1 Федерального закона № 194-ФЗ).

В юридической литературе неоднократно поднимались вопросы о правовой природе медиативных соглашений, роли и месте процедуры медиации в системе способов разрешения споров, а также о допустимости применения и специфике медиации в отдельных видах общественных отношений [1. С. 174]. Правоприменительная практика и исследования правоведов свидетельствуют о множестве вариантов и ситуаций возможного применения медиативных процедур: это так называемые споры и конфликты, не носящие по своей природе правового характера, и собственно правовые конфликты. Закон о медиации 2010 г. регулирует разрешение именно правовых споров, в том числе вытекающих из гражданско-правовых отношений, включая семейные.

¹ Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации): Фед. закон от 27.07.2010 г. № 193-ФЗ (ред. от 23.07.2013 г.; с изм. и доп., вступающими в силу с 01.09.2013) // Собрание законодательства РФ. 2010. № 31, 2 авг. Ст. 4162.

² О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»: Фед. закон от 27.07.2010 г. № 194-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2010. № 31, 2 авг. Ст. 4163.

Медиация (от лат. *mediare* – посредничать) – это способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения. По мнению российского законодателя, медиация призвана содействовать развитию партнерских деловых отношений и формированию этики делового оборота, гармонизации социальных отношений¹. Конституция Российской Федерации в ч. 1 ст. 38 гласит, что семья, материнство и детство находятся под защитой государства². Несомненно, задача укрепления семьи является актуальной для современного российского общества, что находит прямое отражение в принятой Концепции государственной семейной политики в Российской Федерации на период до 2025 года³, в Концепции демографической политики Российской Федерации на период до 2025 года⁴, в рамках программы Десятилетия детства⁵ и т.д. Как справедливо отмечают исследователи, «эта задача реализуется, в том числе, при помощи совершенствования внутригосударственной системы защиты семейных прав, создания условий для эффективного разрешения брачно-семейных споров» [б. С. 560].

Правовая природа семейного законодательства предопределяет необходимость совершенствования правовых механизмов, которые позволят предупредить распад семьи и возникновение семейно-правовых конфликтов. К сожалению, как показывает сложившаяся практика, закрепленный законодателем механизм посредничества не учитывает особенности семейно-правовых споров, в частности, неспособность супругов или же родителей выбрать посредника (медиатора) для разрешения их конфликта. Это является насущной проблемой, требующей скорейшего разрешения.

При возникновении семейных споров, требующих надлежащего урегулирования, необходимым будет введение обязательной досудебной процедуры медиации по семейным делам. Представляется верной позиция, что «медиация, проводимая при взаимном волеизъявлении сторон на основе принципов добровольности, конфиденциальности, сотрудничества и равноправия сторон, беспристрастности и независимости медиатора, необходима при разрешении семейно-правовых споров» [4]. Исходя из этого представля-

¹ Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации): Фед. закон от 27.07.2010 г. №193-ФЗ (ред. от 23.07.2013; с изм. и доп., вступающими в силу с 01.09.2013).

² Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции от 30.12.2008 г. № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 г. № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 г. № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 г. № 11-ФКЗ).

³ Об утверждении Концепции государственной семейной политики в Российской Федерации на период до 2025 года: распоряжение Правительства РФ от 25.08.2014 г. № 1618-р // Собрание законодательства РФ. 2014. № 35. Ст. 4811.

⁴ Об утверждении Концепции демографической политики Российской Федерации на период до 2025 года: Указ Президента РФ от 09.10.2007 г. № 1351 (в ред. 01.07.2014) // Собрание законодательства РФ. 2007. № 42, 15 окт. Ст. 5009.

⁵ Об объявлении в Российской Федерации Десятилетия детства: Указ Президента РФ от 29.05.2017 г. № 240 [Электронный ресурс] // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: www.pravo.gov.ru (дата обращения: 29.05.2017).

ется разумным, что стороны предприняли все меры для урегулирования спора в рамках досудебного разбирательства, в том числе и путем обращения к профессиональному медиатору. В большинстве случаев при вынесении семейного решения складывается ситуация, при которой одна из сторон является «выигравшей», а вторая, соответственно, «проигравшей». Такое деление является условным, но, по сути, подчеркивает факт наличия между сторонами соперничества, зачастую и враждебности, существующей в связи с неразрешенным спором в отношении порядка общения, воспитания и проживания детей или иной семейной ситуации. Родители же должны максимально стараться достичь согласия при разрешении споров по воспитанию детей, что, несомненно, должно привести к урегулированию существующих конфликтов между ними. В связи с чем, на наш взгляд, на сегодняшний день назрела потребность внесения изменений в действующий Семейный кодекс Российской Федерации, который должен быть дополнен положениями о введении медиативных процедур для разрешения семейно-правовых споров; причем введение медиации должно быть обязательным институтом посредничества по спорам об определении порядка общения с ребенком; спорам, связанных с воспитанием детей; определением места жительства ребенка при раздельном проживании родителей; споров между родителями и иными родственниками по поводу образования и воспитания детей; споров об определении осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от несовершеннолетнего, и др.

Ключевая цель института медиации в семейных отношениях – применение максимально быстрого и удобного способа урегулирования споров, который должен отличаться гибкостью и гарантировать исполняемость решений, принятых в ходе процедуры медиации, а также экономить судебные издержки. Указанная процедура основывается на взаимном компромиссе спорящих сторон, которого они должны достигнуть благодаря непосредственной практической деятельности медиатора-посредника, оформив в результате в письменном виде взаимовыгодное компромиссное медиативное соглашение, которое должно содержать данные о сторонах и предмете спора, медиаторе – посреднике, поэтапной процедуре медиации, а также согласованные взаимные обязательства участников конфликта, условия и сроки их выполнения в рамках достигнутых договоренностей.

Научное сообщество предлагало разграничивать медиативные соглашения на виды, доказывая такую аргументированность доводами, а именно: выделить медиативные соглашения, заключенные до передачи спора на рассмотрение суда, либо заключенные уже после передачи спора на рассмотрение в суд. Данная позиция поддержана законодателем и отражена в Законе о медиации. Видится оправданной позиция, что медиативные соглашения, заключенные до передачи спора на рассмотрение суда – это так называемые семейно-правовые сделки (понятия нет в семейном законе, но оно является доктринальным). Если оценивать медиативные договоренности, заключенные уже после передачи спора на рассмотрение в суд, то они, несомненно, отно-

сятся к мировым соглашениям (термин используется в материальном и в процессуальном праве). Отличие процедуры примирения от рассмотрения спора в суде проявляется в том, что регламент процесса устанавливается сторонами; также срок рассмотрения находится во власти сторон; нейтральный посредник, рассматривающий спор, является представителем интересов сторон и не выносит вердикт.

Презюмируя, медиация по своей правовой природе является процедурой, а не правоотношением; это процедура, осуществляемая сторонами конфликта или спора (т.е. это двустороннее правоотношение, где юридически значимые действия совершаются непосредственно сторонами), с привлечением независимого лица в целях оказания сторонам содействия. Также отметим, что процедура медиации применяется на основании заключаемого сторонами спора медиативного соглашения. Бесспорной характеристикой является и то, что она реализуется как на возмездной, так и на безвозмездной основе. И, наконец, итогом процедуры медиации является компромиссное медиативное соглашение. На указанные признаки обратили внимание исследователи [1. С. 174].

Применение медиации в семейных спорах обладает несомненной спецификой, вытекающей из отличий семейных правоотношений от тех же самых отношений гражданско-правового характера. Как рассматривалось нами ранее, применение медиации оправдано в различных категориях семейных споров, в том числе при расторжении брака, при решении вопроса о месте жительства ребенка при раздельном проживании родителей, при рассмотрении исков о порядке общения с ребенком отдельно проживающего родителя, при разделе совместно нажитого имущества супругов, по делам, возникающим из алиментных правоотношений и т.д. Как нам кажется, введение института обязательной семейной медиации позволит в некоторых случаях сохранить и возможно укрепить брак, а в остальных «будет способствовать сглаживанию негативных последствий распада семьи как имущественного характера, так и иных, связанных с воспитанием и содержанием несовершеннолетних детей» [4].

Возможность применения медиативных процедур и при регулировании споров, вытекающих из алиментных правоотношений при наличии ярко выраженной конфликтности, видится вполне оправданной. В данном случае они как бы выступают промежуточной процедурой между добровольным (по соглашению об уплате алиментов) и судебным порядком уплаты алиментов. Но все же отметим, что в данном случае, в сущности, отсутствуют правовые гарантии осуществления и защиты права на получение алиментосодержания. Научным сообществом это объясняется неопределенностью правовой природы медиативных соглашений по спорам как из алиментных, так и из семейных правоотношений в целом [1. С. 174].

Представляется, что данный вопрос нуждается в пристальном внимании законодателя, поскольку эффективное исполнение медиативных соглашений невозможно без легальной конкретизации их правовой природы. При этом следует согласиться с тем, что семейные споры представляют собой прекрас-

ный пример медиабельности целой категории споров. Вытекая из личных правоотношений, находясь вне сферы правового регулирования, они хорошо поддаются процессу переговоров, их стороны способны на компромисс, поскольку отношения, как правило, сохраняются на долгое время. Законодателью следует всячески поддерживать идею о введении обязательной процедуры медиации по большинству споров семейно-правового характера, например, по делам о расторжении брака, которые, на наш взгляд, в судебном процессе достаточно формализованы и юридизированы. Процедура медиации при этом должна быть достаточно четко урегулирована законодательством, поскольку, с одной стороны, договоренности участников семейного спора должны быть формализованы, с другой – чрезмерное усложнение оформления переговорного процесса будет тормозить его популяризацию в широких слоях населения, вызывая определенную степень недоверия. Правовое регулирование семейных споров должно быть направлено на их разрешение исходя из буквы закона, кроме того, оно должно учитывать и дух закона; определять процесс урегулирования механизмов конфликтной ситуации с учетом характера и специфики внутрисемейных отношений в каждой отдельной российской семье. Указанные положения следует распространять и на регулирование семейных отношений с участием иностранного элемента.

Необходимо обратить внимание на то, что процедура медиации не может проводиться по делам о лишении родительских прав, об ограничении в родительских правах, о восстановлении в родительских правах, об отмене ограничения в родительских правах. Споры по указанным категориям дел могут быть разрешены только в судебном порядке, так как по ним ввиду их правовой природы и особенностей доказательственной базы невозможно заключение сторонами мирового соглашения. Однако в некоторых зарубежных странах подобная практика имеется.

Таким образом, проведенное исследование позволяет сделать вывод, что вопросы применения медиативных процедур в семейных отношениях являются достаточно дискуссионными и требуют активизации правовых исследований в рассматриваемой сфере общественных отношений.

Литература

1. *Дерюшева О.И.* Медиация в семейных спорах // Территория науки. 2017. № 3. С. 173–176.
2. *Добролюбова Е.А.* Медиация в системе способов защиты прав предпринимателей: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2012. 25 с.
3. *Путин В.В.* Избранные речи и выступления [Электронный ресурс]. URL: <https://public.wikireading.ru/155792>.
4. *Трофимец И.А.* Медиация и расторжение брака [Электронный ресурс]. URL: <http://отрасли-права.рф/article/1325>.
5. *Фоков А.П.* Правосудие и об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (институте медиации) [Электронный ресурс]. URL: <http://justicemaker.ru/view-article.php?art=1671&id=3>.
6. *Чернова Е.А., Семенова И.Ю.* Медиация в семейно-брачных отношениях // Проблемы качества российского законодательства: сб. науч. тр. Всерос. науч.- практ. конф. (9 июня 2017 г., Чебоксары). Чебоксары: Изд-во Чуваш. ун-та, 2017. 748 с.

References

1. Deryusheva O.I. *Mediatsiya v semeinykh sporakh* [Mediation in family disputes]. *Territoryanauki* [Area of science], 2017, no. 3, pp.173–176.
2. Dobrolyubova E.A. *Mediatsiya v sisteme sposobov zashchity prav predprinimatelei: avtoref. dis. ... kand. yurid. nauk* [Mediation in the system of ways to protect the rights of entrepreneurs. Abstract Diss.]. Moscow, 2012, 25 p.
3. Putin V.V. *Izbrannyerechi i vystupleniya* [Selected speeches and speeches]. Available at: <https://public.wikireading.ru/155792>.
4. Trofimets I.A. *Mediatsiya i rastorzheniebraka* [Mediation and dissolution of marriage]. Available at: <http://otrasli-prava.rf/article/1325>.
5. Fokov A.P. *Pravosudie i ob al'ternativnoi protsedure uregulirovaniya sporov s uchastiem posrednika (institute mediatsii)* [Justice and alternative dispute settlement procedure with the participation of the mediator]. Available at: <http://justicemaker.ru/view-article.php?art=1671&id=3>.
6. Chernova E.A., Semenova I.Yu. *Mediatsiya v semeino-brachnykh otноsheniyakh* [Mediation in family-marriage relations]. *Problemy kachestva rossiiskogo zakonodatel'stva: sb. nauch. tr. Vseros. nauch.-prakt. konf.* [Proc. of Rus. Sci. Conf. «Problems of quality of the Russian legislation»]. Cheboksary, Chuvash State University Publ., 2017, 748 p.

СЕМЕНОВА ИННА ЮРЬЕВНА – старший преподаватель кафедры гражданско-правовых дисциплин, Чувашский государственный университет, Россия, Чебоксары (iyemenova@mail.ru).

SEMENOVA INNA – Senior Teacher of Civil Legal Disciplines Department, Chuvash State University, Russia, Cheboksary.
