

Медиация в Кыргызстане: некоторые вопросы

Использование различных способов защиты прав и свобод граждан наряду с судебной защитой разрешено Конституцией КР: абзац 2 пункта 1 статьи 40 предусматривает, что *«государство обеспечивает развитие внесудебных и досудебных методов, форм и способов защиты прав и свобод человека и гражданина»*.

Как известно, в Кыргызстане летом 2017 года был принят Закон КР «О медиации»¹, который вступил в силу 11 февраля 2018 года (далее «Закон о медиации»).

В широком смысле термином «медиация» обозначается способ разрешения конфликта с помощью беспристрастной третьей стороны, когда решение принимается самими сторонами². Таким образом, роль посредника - медиатора³ - больше заключается в том, чтобы помочь сторонам сгладить разногласия между ними, установить атмосферу сотрудничества, способствовать выработке условий взаимовыгодного соглашения и т. д. В то же время стороны могут предоставить медиатору больше полномочий, например разрешить медиатору предоставить проект решения спорного вопроса.

В Законе о медиации медиация определена как процедура урегулирования спора при содействии медиатора (медиаторов) путем согласования интересов спорящих сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого соглашения (статья 2)⁴.

Одним из важных вопросов является сфера применения медиации. Согласно статье 1 Закона о медиации медиация может применяться в спорах, которые возникают из гражданских, семейных и трудовых правоотношений. Что касается применения медиации в спорах, которые возникают из уголовно-правовых отношений, это возможно только в случаях, прямо предусмотренных законом (пункт 2 статьи 1 Закона о медиации).

Несмотря на многие преимущества медиации, применение ее не всегда дает ожидаемые результаты. Отмечается, что медиация эффективна в тех случаях, когда обе стороны хотят и стремятся урегулировать конфликт, планируют продолжать деловые отношения. Из такой позиции вытекает готовность сторон мирно урегулировать спорный вопрос, конструктивно и добросовестно сотрудничать, идти на уступки и находить компромисс, добровольно выполнять те договоренности, которые стороны достигнут в результате проведения медиации.

В связи с этим хотелось бы обратить внимание на один из основополагающих принципов медиации – добровольность (статьи 3 и 4 Закона о медиации). Данный принцип

¹ Принят Жогорку Кенешем КР 22.06.2017 года, подписан Президентом КР 28.07.2017 года, вступил в силу 11.02.2018 года.

² См. напр. Брунцева Е.В. «Международный коммерческий арбитраж», Изд.дом «Сентябрь», Санкт-Петербург, 2001 г., с. 22.

³ Медиатор определен как независимое физическое лицо, отвечающее требованиям закона, оказывающее помощь сторонам в проведении медиации (статья 2 Закона о медиации, статья 2 Гражданского процессуального кодекса КР от 25.01.2017 года (далее «ГПК КР»)).

⁴ Такое же определение медиации предусматривает ст. 2 ГПК КР.

проявляется в том, что использование медиации для разрешения конфликта или спорного вопроса – это добровольное желание сторон и стороны никем не могут быть принуждены к использованию медиации.

При этом необходимо отметить, что Закон о медиации предоставляет судье⁵, арбитражу⁶, следователю⁷ и уполномоченному должностному лицу органа дознания⁸ право направлять стороны спора, дела о проступке и уголовного дела, находящегося в их производстве, на информационную встречу с медиатором и в этом случае стороны не вправе отказаться от участия в такой встрече⁹. Однако стороны в силу принципа добровольности, безусловно, сами решают вопрос о необходимости медиации и вправе отказаться от ее проведения.

Нормы Закона о медиации относительно принципа добровольности также предусматривают следующее:

- любая из сторон вправе в любой момент в ходе медиации отказаться от ее продолжения (статья 23);
- исполнение договоренностей, достигнутых сторонами в результате медиации, должно быть добровольным (пункт 3 статьи 4).

Очень важно, чтобы стороны понимали с самого начала, что договоренности, достигнутые в результате медиации, должны быть исполнены добровольно, как это предусмотрено Законом о медиации. В случае если одна из сторон откажется выполнять достигнутую договоренность, в медиации отсутствует механизм принудительного исполнения: ни медиатор, ни кто-либо другой не вправе заставить стороны исполнять результат медиации. Таким образом, может получиться, что, затратив временные, денежные и другие ресурсы на проведение медиации, стороны не смогут достигнуть желаемого результата – решения спорного вопроса, и сторонам либо одной из сторон придется далее прилагать усилия для урегулирования спора.

В случае, если медиация проводилась в рамках судебного или третейского разбирательства, представляется возможным использовать положения статьи 22 Закона о

⁵ Действие судьи по разъяснению сторонам их права урегулировать спор посредством медиации, а также право судьи на направление сторон на обязательную информационную встречу с медиатором предусмотрено статьей 153 ГПК КР, а также статьей 30 Уголовно-процессуального кодекса КР от 02.02.2017 года, вступающего в силу с 01.01.2019 года (далее «УПК КР»).

⁶ Закон КР «О третейских судах в КР» от 30.07.2002 года № 135 не содержит коррелирующую норму.

⁷ Полномочие следователя на направление обвиняемого и потерпевшего на информационную встречу с медиатором предусмотрено статьей 35 УПК КР.

⁸ Полномочие уполномоченного должного лица органа дознания на направление обвиняемого и потерпевшего на информационную встречу с медиатором предусмотрено статьей 39 УПК КР.

⁹ Пункты 1 и 2 статьи 20 Закона о медиации, подпункт 7 пункта 5 статьи 41, подпункт 3 пункта 2 статьи 45 и подпункт 5 пункта 2 статьи 47 УПК КР.

медиации, согласно которой на основании медиативного соглашения¹⁰ суд или третейский суд может утвердить мировое соглашение в соответствии с процессуальным законодательством или применимыми правилами третейского суда (пункт 4 статьи 22 Закона о медиации). Таким образом, данное положение работает в случае проведения медиации в ходе судебного процесса или третейского разбирательства.

Кроме того, в соответствии с Законом о медиации стороны медиации вправе предусмотреть в медиативном соглашении совершение исполнительной надписи нотариуса для исполнения условий медиативного соглашения (пункт 5 статьи 22 Закона о медиации).

Автор статьи Думанаева Самара, Советник юридической фирмы «Лоренц».

¹⁰ Письменное соглашение сторон об урегулировании спора, достигнутое ими в результате медиации (статья 2 Закона о медиации).