

УДК 347.6:347.469.1

К ВОПРОСУ О КЛАССИФИКАЦИИ СЕМЕЙНО - ПРАВОВЫХ СПОРОВ, РАЗРЕШАЕМЫХ С УЧАСТИЕМ ПОСРЕДНИКА

М. С. Иванова

Тверской государственной университет

Исследуется возможность применения медиативных процедур при разрешении семейно-правовых споров. Определяются семейно-правовые конфликты, которые могут быть разрешены с участием посредника, а также споры, к которым процедура медиации не применима.

Ключевые слова: *семейно-правовые отношения, семейно-правовой спор, медиация, медиативное соглашение.*

Учитывая важность семейных отношений, вопросы, связанные с разрешением семейных конфликтов, как на индивидуальном, так и на общегосударственном уровне имеют большое значение.

В современных условиях эффективность способов правового регулирования семейных конфликтов является актуальной проблемой. Это прежде всего обусловлено тем, что семья как уникальный институт общества оказывает специфическое влияние на развитие личности любого человека. Правовое регулирование семейных конфликтов должно быть направлено не только на разрешение споров, исходя из буквы закона, но и определять процесс урегулирования конфликтной ситуации с учетом характера семейных отношений, сохранения материального благополучия, духовного и нравственного здоровья семьи. Регулирование семейно-правовых споров должно обеспечивать баланс частного и публичного интересов с учетом личных семейных отношений и функций семьи в целом.

Считаем, что семейно-правовой конфликт можно определить как особый вид социального и правового взаимодействия между членами семьи, при котором действия или бездействия одного из членов семьи влияют на права и интересы другого.

Поскольку не все семейные отношения могут быть урегулированы правом, а личные отношения, находящиеся вне предмета правового регулирования, существенно влияют на семейно-правовые отношения, полагаем, что наиболее эффективным способом разрешения семейно-правового конфликта будет являться компромисс. Добровольно достигнутое соглашение, при обсуждении которого были учтены варианты разрешения спорной ситуации, предложенные обеими сторонами, будет исполнимо, кроме того, будет достигнут баланс интересов.

Разрешение семейно-правовых споров возможно при использовании процедуры медиации, суть которой состоит в переговорах между спорящими сторонами при участии и под руководством нейтрального третьего лица – посредника, не имеющего при этом права выносить обязательное для сторон решение.

В соответствии со ст.1 Федерального закона от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»¹(далее – Закон) процедура медиации может применяться к спорам, возникающим из семейных правоотношений. Являясь неюрисдикционной по форме, процедура посредничества не нуждается в законодательной регламентации. Правила ее проведения могут быть выработаны самостоятельно сторонами либо организациями, заинтересованными в развитии альтернативного разрешения споров или оказывающими услуги в данной сфере².

Медиация является действенным инструментом в разрешении конфликтов. Конфликтующие стороны могут сами контролировать ход процесса и влиять на его конечный результат. Это повышает ответственность и заинтересованность участвующих сторон.

Следует согласиться с О.В. Ситниковой, определяющей, что основными принципами медиации являются: добровольность; добросовестность и беспристрастность посредника; полный контроль сторон за результатами процедуры; неконфронтационный характер процедуры; конфиденциальность; обширный круг возможных взаимоприемлемых решений спора³.

Тем не менее для того, чтобы использовать медиативные процедуры, необходимо определить круг правоотношений, к которым возможно применить процедуру медиации и разрешить возникший семейно-правовой спор.

Согласно ст. 2 Семейного кодекса Российской Федерации (далее – СК РФ) семейное законодательство устанавливает условия и порядок вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным, регулирует личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными), а в случаях и в пределах, предусмотренных семейным законодательством, между другими родственниками и иными лицами.

¹ Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»// СЗ РФ от 2 августа 2010 г. № 31, ст. 4162.

² Миронова С.Н. Использование возможностей сети Интернет при разрешении гражданско-правовых споров. М. 2010 г.

³ Ситникова О.В. К вопросу о проведении процедуры медиации с участием нотариуса // «Нотариус». 2008. № 5.

Сфера применения процедуры медиации ограничена спорами, которые не затрагивают или могут затронуть права и законные интересы третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации. Законодатель оставил открытым вопрос о круге лиц, участвующих в процессе медиации, указав, что соглашение о проведении процедуры медиации – это соглашение сторон, а стороны – это желающие урегулировать спор с помощью процедуры медиации субъекты отношений, указанные в ст. 1 Закона № 193-ФЗ.

Из анализа текста Семейного кодекса следует, что законодательно определены правоотношения, споры из которых условно можно разделить на несколько групп, например по субъектному составу. Субъектами семейных отношений являются лица, наделенные семейными правами и обязанностями. В их число входят супруги, родители или лица, их заменяющие (усыновители, опекуны, попечители), дети (в том числе усыновленные), другие члены семьи в случаях, прямо предусмотренных СК РФ (дедушка, бабушка, внуки, родные братья и сестры, отчим, мачеха, пасынок, падчерица).

Следовательно, споры могут возникать между супругами, родителями и детьми, родителями и лицами, их заменяющими, родителями и другими членами семьи, детьми и другими членами семьи.

Полагаем, что часть споров обусловлена личными взаимоотношениями, конфликт возникает только между двумя субъектами, а его разрешение не затрагивает прав других лиц, именно в этих случаях и целесообразно применение процедуры медиации. К таким спорам можно отнести раздел имущества супругов, определение долей при разделе общего имущества супругов, изменение и расторжение брачного договора. Взаимные компромиссы, достигнутые в ходе подготовки и заключения медиативного соглашения, будут обеспечивать баланс интересов сторон. Однако следует оговориться, что если медиативным соглашением о разделе имущества между супругами затрагиваются или могут быть затронуты права детей или имеются притязания на совместное имущество со стороны родителей супругов, оно не может быть заключено, а заключенное не будет иметь юридической силы.

Основной проблемой является определение предмета медиативного соглашения, который согласно ст. 8 ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» является одним из его существенных условий. При этом предмет соглашения должен быть определен так, чтобы при разрешении споров не затрагивались и не могли быть затронуты права и законные интересы третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации.

В то же время следует согласиться с О.И. Шолгиной, что разрешение спора между субъектами семейного правоотношения возможно только исходя из интересов ребенка, которые чаще всего не трансформируются в субъективное право. В связи с этим любой семейно-правовой спор, возникший в семье, где воспитываются несовершеннолетние, имеет своим объектом интересы ребенка⁴. Таким образом, при определении правоотношений, к которым применима процедура медиации, необходимо учитывать, затрагивают ли спорные правоотношения права ребенка. Если права ребенка медиативным соглашением нарушаются или могут быть нарушены, то медиация в силу прямого законодательного запрета применяться не может.

Обращение к медиатору для урегулирования семейно-правового конфликта может иметь место как до судебного разбирательства, так и в ходе рассмотрения спора в суде. На наш взгляд, при рассмотрении в судебном порядке споров об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, и об устранении препятствий к общению с ребенком его близких родственников целесообразно предлагать сторонам обращаться к медиатору, который может в данном случае помочь в разрешении спорной ситуации, нивелировать конфликт и не только обеспечить примирение сторон, но и сохранить комфортную психологическую обстановку для ребенка.

Таким образом, можно предположить, что с учетом специфики семейных правоотношений процедура медиации не может применяться к правоотношениям о возврате родителям ребенка, удерживаемого не на основании закона или судебного решения; о возврате опекунам (попечителям) подопечного от любых лиц, удерживающих у себя ребенка без законных оснований; о возврате приемному родителю ребенка, удерживаемого другими лицами не на основании закона или судебного решения; о лишении родительских прав; о восстановлении в родительских правах; об ограничении родительских прав; об отмене ограничения родительских прав, отмене усыновления и других спорам, объектом которых являются права ребенка.

Необходимо подчеркнуть, что перечисленные выше семейно-правовые споры связаны с применением мер семейноправовой ответственности, следовательно, применение к ним процедуры медиации противоречило бы самой природе медиации как неюрисдикционной формы разрешения существующего между субъектами конфликта. Процедуру медиации также невозможно применить при установлении и оспаривании отцовства.

Для сторон конфликта желаемым результатом является заключение медиативного соглашения, представляющее собой по ч. 4

⁴ Шолгина О. И. Интересы ребенка как объект семейно-правового спора : автореф. дис. ... канд. юр. наук. М. 2011.

ст. 12 Закона гражданско-правовую сделку, направленную на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Очевидно, что в соответствии с указанными нормами деятельность медиатора лежит в области не любого, но исключительно правового конфликта, положительным результатом его деятельности будет заключение гражданско-правовой сделки, которая не может противоречить закону и должна быть действительной в контексте норм ГК РФ о требованиях к договорам⁵.

Следовательно, процедура медиации применима к тем семейно-правовым спорам, где стороны свободны в выборе вариантов разрешения конфликта и нет предусмотренной законом необходимости в использовании государственно-правовых способов защиты нарушенных прав. То есть к семейно-правовым конфликтам, в которых участники могут выбирать способы достижения желаемого результата и способы реализации своих прав (например, при разделе имущества одна из сторон может настаивать на признании за ней права на 1/2 долю всего имущества, а может просить выделить конкретное имущество в счет своей доли и при этом реализовать свое право как в судебном, так и во вне судебном порядке), следует применять процедуру медиации, поскольку ее преимуществом является содействие сторонам в урегулировании спора, а конечное решение остается за спорящими. В тех же семейных спорах, где есть предусмотренная законом обязанность совершать (либо воздержаться от совершения) в пользу другого субъекта определенные действия (воспитывать детей, содержать ребенка, супруга и т.д.), а сторона уклоняется от исполнения возложенной на нее обязанности, применение медиации нецелесообразно и невозможно, поскольку требуется воздействие со стороны государства для обеспечения прав одного и принуждения другого.

Следует отметить, что в настоящее время отсутствует правовой механизм исполнения медиативных соглашений и придания им юридической силы.

Если регламентировать на законодательном уровне процедуру применения и реализации соглашений, достигнутых в ходе медиации, то особое внимание можно будет уделить и тем спорным правоотношениям, к которым в настоящее время процедура медиации неприменима из-за того, что только судебный акт является основанием для изменения или прекращения правоотношений. Это касается, на наш взгляд, споров, решение по которым является основанием для внесения изменений в записи актов гражданского состояния об изменении фамилии супругов, расторжении брака, признании его недействительным.

⁵ Пальцев Ю.А. Нерешенные вопросы примирения // Эж-ЮРИСТ. 2010. № 44. Ноябрь.

Например, расторжение брака при отсутствии общих несовершеннолетних детей, но при несогласии одного из супругов вполне может быть предметом медиативного соглашения, поскольку, как верно утверждает Е.Г. Стрельцова, «если мы относим брачные отношения к отношениям, особо охраняемым государством (ст. 1 СК РФ), и признаем, что основной целью пролонгированной бракоразводной процедуры является восстановление брачных отношений и сохранение семьи, то эффективной может быть признана лишь такая процедура, которая приспособлена к выполнению этой функции, а значит, выполняет ее не формально. Действительно, судебный процесс в этом смысле становится эффективнее тогда, когда суд путем переговоров с истцом и ответчиком убеждает стороны сохранить брачные отношения, т.е. тогда, когда суд действовал не как орган правосудия, а как примиритель, посредник»⁶.

Процедура медиации может предшествовать судебному решению при рассмотрении споров о признании брака недействительным в том случае если один из супругов является несовершеннолетним, брак при этом был заключен при отсутствии соответствующего разрешения на снижение брачного возраста, т. е. должно действовать положение о санации, позволяющее сторонам конфликта разрешить его по взаимному согласию. Аналогичная ситуация, позволяющая прибегнуть к возможностям медиатора, если первый брак признается недействительным, а второй заключается до принятия решения о недействительности первого. То есть спор между супругами, брак которых заключенный в период существования другого брака, впоследствии признанного недействительным, может быть разрешен при применении процедуры медиации.

Представляется, что перечень семейно-правовых споров, к которым может быть применена процедура медиации, так же, как и перечень споров, к которым она неприменима, не могут иметь исчерпывающего характера.

Таким образом, предлагается законодательно определить круг семейно-правовых споров, которые целесообразно решать с помощью применения медиативных процедур, а также закрепить механизм реализации достигнутых медиативных соглашений.

Использование медиативных процедур при разрешении семейно-правового спора предоставляет сторонам возможность самостоятельно урегулировать конфликт с учетом лично-доверительного характера семейных отношений. Обращение к посреднику (медиатору) при разрешении ряда семейно-правовых споров позволит достичь

⁶ Стрельцова Е.Г. Соотношение частных и публичных начал по делам о расторжении брака, разделе совместно нажитого имущества, спорам о детях и в интересах детей // Законы России: опыт, анализ, практика. 2008. № 5.

компромисса в тех отношениях, которые затрагивают частные интересы спорящих субъектов и не требуют государственного вмешательства.

Список литературы

1. Миронова С.Н. Использование возможностей сети Интернет при разрешении гражданско-правовых споров. М., 2010.
2. Пальцев Ю.А. Нерешенные вопросы примирения // ЭЖ-ЮРИСТ. 2010. № 44. Нояб.
3. Ситникова О.В. К вопросу о проведении процедуры медиации с участием нотариуса // Нотариус. 2008. № 5.
4. Стрельцова Е.Г. Соотношение частных и публичных начал по делам о расторжении брака, разделе совместно нажитого имущества, спорам о детях и в интересах детей // Законы России: опыт, анализ, практика. 2008. № 5.
5. Шолгина О. И. Интересы ребенка как объект семейно-правового спора : автореф. дис. ... канд. юр. наук. М. 2011.

ON THE CLASSIFICATION OF FAMILY LAW DISPUTES RESOLVED WITH THE PARTICIPATION OF A MEDIATOR

M.S. Ivanova

Tver State University

In this article we investigate the possibility of mediation procedures in resolving family law disputes. Determined by the family and legal conflicts that can be resolved with the participation of a mediator, as well as disputes in which mediation procedure cannot be applied.

Keywords: *family law, family law dispute, mediation, mediation agreement.*

Об авторе:

ИВАНОВА Мария Сергеевна – соискатель кафедры гражданского права Тверского государственного университета, адвокат Клинского филиала Московской областной коллегии адвокатов, e-mail: moka011009@yandex.ru, 170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33.