

УДК 347.4

**ОТДЕЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ, СВЯЗАННЫЕ С ВОЗМОЖНОСТЬЮ
ПРИМЕНЕНИЯ АЛЬТЕРНАТИВНОЙ ПРОЦЕДУРЫ
УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ С УЧАСТИЕМ ПОСРЕДНИКА
(ПРОЦЕДУРА МЕДИАЦИИ), ВОЗНИКШИХ В СВЯЗИ С
ОСУЩЕСТВЛЕНИЕМ ВЗАИМНОГО СТРАХОВАНИЯ ПО
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

А.П. Згонников

Воронежский государственный университет

Предпринята попытка ответить на вопрос, возможно ли применение альтернативной процедуры урегулирования споров с участием посредника (процедура медиации), возникших в связи с осуществлением взаимного страхования по законодательству Российской Федерации, в соответствии с Федеральным законом № 193 - ФЗ от 27 июля 2010 г. «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)». Для этого были выявлены факторы, необходимые для приобретения статуса стороны в процедуре медиации, определены требования, которым должна соответствовать сторона в медиации, а также учредители, а впоследствии участники – члены общества взаимного страхования. Рассмотрены основания применения процедуры медиации и документы, закрепляющие волю учредителей, а впоследствии участников – членов общества взаимного страхования, на осуществление медиации в случае возникновения спора.

***Ключевые слова:** взаимное страхование; общество взаимного страхования; альтернативная процедура урегулирования споров с участием посредника; процедура медиации; соглашение о проведении процедуры медиации; соглашение о применении процедуры медиации.*

Правопорядкам развитых западных стран уже давно известна как частная медиация, которая выступает как самостоятельный вид профессиональной деятельности по урегулированию правовых споров, так и интегрированная медиация, являющаяся составной частью деятельности юрисдикционных органов (судов, нотариата, судебных приставов-исполнителей). Развитые страны активно ее используют в юридической практике как внутри государств, так и на международном уровне.

С 1 января 2010 г. современная отечественная правовая действительность обогатилась весьма значимым и весомым способом урегулирования споров – медиацией.

С введением в действие Федерального закона №193 - ФЗ от 27 июля 2010 г. «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (далее по тексту – ФЗ

№193)¹ созданы условия для интеграции медиации в Российскую правовую культуру.

Указанный закон под процедурой медиации понимает – способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения (ст. 2). Причем медиатор не занимается правоприменением, его задача заключается в организации совместной работы участников спора по решению возникшей проблемы, оказание помощи в достижении взаимоприемлемого соглашения².

В связи с тематикой нашего исследования актуален вопрос, возможно ли применение альтернативной процедуры урегулирования споров с участием посредника (процедура медиации), возникших в связи с осуществлением взаимного страхования по законодательству Российской Федерации, в соответствии с Федеральным законом №193 -ФЗ от 27 июля 2010 г. «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедура медиации)». Для этого необходимо выяснить, наличие, каких факторов необходимо для приобретения статуса стороны в процедуре медиации; каким требованиям должна соответствовать сторона в медиации и могут ли учредители, а впоследствии участники – члены общества взаимного страхования быть сторонами в процедуре урегулирования споров с помощью посредника; какой юридический факт является основанием применения процедуры медиации и каким документом закрепляется воля учредителей, а впоследствии участников – членов общества взаимного страхования на осуществление медиации в случае возникновения спора.

Для того чтобы перейти к исследованию указанных вопросов, необходимо в общих чертах охарактеризовать суть взаимного страхования, правовые основы создания и деятельности обществ взаимного страхования по законодательству Российской Федерации.

В последнее время очевиден значительный интерес к взаимному страхованию и со стороны страхователей, законодательной и исполнительной власти. Определенным прогрессом в деле возрождения взаимного страхования в России явилось и долгожданное принятие Государственной Думой РФ Федерального закона Российской Федерации от 29.11.2007 г. № 286-ФЗ «О взаимном страховании»³ (далее по тексту: Федеральный закон РФ «О взаимном страховании» или ФЗ РФ № 286).

¹ См.: Российская газета. 2010. 30 июня.

² См.: Калашникова С.И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции. автореф. дис. ...канд. юр.. наук. Екатеринбург, 2010. С. 12.

³ См.: О взаимном страховании: Федеральный закон от 29.11.2007 № 286-ФЗ// СЗ РФ, 2007. N 49. Ст. 6047; Российская газета. 2007. 04. дек.

Федеральный закон РФ «О взаимном страховании» предоставил субъектам - физическим и юридическим лицам - на территории России альтернативу коммерческому страхованию, которой в таком виде ранее не существовало (не было детальной регламентации, взаимного страхования в рамках отдельного федерального закона, несмотря на то, что в ГК РФ была закреплена ст. 968, посвященная взаимному страхованию, которая предполагала принятие специального закона. В таком виде взаимное страхование не могло составить достойную альтернативу коммерческому страхованию).

Перспективы и позитивные тенденции параллельного присутствия различных форм страхования можно проследить на примере развитых стран.

В частности, в западных странах издержки на ведение страхового дела составляют 10 – 15 % (в РФ – 30 – 35 %), выплаты – 80 – 90 % (в РФ – 15 – 25 %) ⁴. Общеизвестно, что шесть из десяти крупнейших страховщиков мира являются обществами взаимного страхования. Своего апогея взаимное страхование достигло в сфере морского страхования. Более 95 % судовладельцев мира страхуют ответственность перед третьими лицами в обществах взаимного страхования, именуемых клубами взаимного страхования. Особо следует отметить, что в Японии взаимное страхование занимает ведущее место. В Азии 8 из 9 крупнейших страховых компаний – японские общества взаимного страхования.

Гражданско-правовая регламентация института взаимного страхования в Российской Федерации, а также создания и деятельности обществ взаимного страхования осуществляется Гражданским кодексом Российской Федерации (ст. 968), Федеральным законом РФ «О взаимном страховании», Законом РФ «Об организации страхового дела в Российской Федерации» ⁵, Федеральным законом РФ от 12.01.1996 N 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» ⁶ (далее по тексту – Федеральный закон РФ «О некоммерческих организациях») и иными нормативно-правовыми актами Российской Федерации ⁷.

⁴ См.: Ивашкин Е.И. Взаимное страхование в условиях реформирования экономики: дис. ... д-ра экон. наук. М., 2000. С.16.

⁵ См.: Об организации страхового дела в Российской Федерации: Закон РФ от 27 ноября 1992 г. N 4015-I (с изм. и доп.) // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 14 января 1993 г. N 2. Ст. 56.

⁶ См.: О некоммерческих организациях: Федеральный закон РФ от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ (в ред. от 26.11.1998. № 174-ФЗ, от 21.03.2002. №31-ФЗ, от 23.12.2003. № 179-ФЗ, от 02.02.2006. №19-ФЗ.) // СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 145.

⁷ См., в частности: Информационное письмо Росстрахнадзора от 01.02.2008 N 434/02 «О лицензировании деятельности по взаимному страхованию». Документ опубликован не был. // СПС «Консультант»; Письмо Росстрахнадзора от 18.03.2005 N 44-1833/02 «О порядке заполнения и представления страховыми организациями, обществами

Анализ ст. 1 Федерального закона РФ «О взаимном страховании» позволяет сделать вывод о том, что правовая основа взаимного страхования определена в указанной норме в достаточно общем виде. В то же время из такой формулировки нормы ч. 1 ст. 1 ФЗ № 286 однозначно следует, что правовое регулирование взаимного страхования осуществляется правовыми актами только федерального уровня. Соответственно законодательные и иные нормативные правовые акты субъектов РФ, а также нормативные правовые акты органов местного самоуправления по вопросам такого регулирования издаваться не могут.

Указанный закон принят в рамках реализации положений ст. 968 части второй ГК РФ, регламентирующих взаимное страхование и прямо предусматривающих существование закона о взаимном страховании, определяющего особенности правового положения обществ взаимного страхования и условия их деятельности, а также отношения по страхованию между обществом и его членами (издание подобного закона подразумевалось и в ст. 7 Закона РФ «Об организации страхового дела в Российской Федерации»).

Анализ действующего законодательства, судебной практики Российской Федерации, доктрины гражданского права позволяет дать определения понятий «взаимное страхование» и «общество взаимного страхования».

Взаимное страхование – это совокупность, урегулированных нормами гражданского законодательства экономических и юридических отношений между физическими и (или) юридическими лицами по поводу объединения в специфической гражданско-правовой форме обществ взаимного страхования, и формирования в обществе страхового фонда с целью защиты имущества и иных имущественных интересов посредством возмещения друг другу возможных убытков в определенных долях согласно принятым правилам взаимного страхования⁸.

взаимного страхования, страховыми брокерами "Электронной анкеты субъекта страхового дела"» // Финансовая газета. 2000. N 14; Письмо Минфина РФ от 28.03.2001 N 24-00/05 «О постановке на учет обществ взаимного страхования в департаменте страхового надзора МИНФИНА РФ» // Финансовая газета". 2001. N 14; Приказ Минфина РФ от 11.04.2006 N 60н (ред. от 18.06.2008) «Об утверждении положения о требованиях к заявлению, сведениям и документам, представляемым для получения лицензии на осуществление деятельности субъектов страхового дела» (Зарегистрировано в Минюсте РФ 25.05.2006 N 7876) // Первоначальный текст документа опубликован в издании. Впоследствии был опубликован в «Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти». 05.06.2006. N 23. и т.п.

⁸ См.: Згонников А.П. Понятие, сущность и принципы взаимного страхования // Вест. Воронеж. гос. ун-та. Сер. Право. 2010. Вып. 1(8). С. 157-158.

Общество взаимного страхования – это особая организационно-правовая форма юридического лица, основанная на системе взаимных обязанностей физических и (или) юридических лиц, в которой члены общества, имея равные права, берут на себя обязательства путем уплаты страхового взноса осуществлять страхование имущества и имущественных интересов против установленных ими рисков в размере уплаченных страховых взносов, не преследуя цели извлечения прибыли⁹.

Одним из существенных признаков новой организационно-правовой формы некоммерческой организации является то, что ОВС основывается на членстве (ст.1, 5).

В соответствии с ч. 3 ст. 5 Федерального закона РФ «О взаимном страховании», инициаторами создания общества могут быть: физические лица, юридические лица, физические и юридические лица.

В указанной норме устанавливаются предельные значения числа инициаторов создания ОВС: общество может быть создано по инициативе не менее чем 5 физических лиц, но не более чем 2000 физических лиц и (или) по инициативе не менее чем 3, но не более чем 500 юридических лиц (эти же предельные значения установлены в норме ч. 4 данной статьи для числа членов ОВС). Соответственно, при создании ОВС достаточно 5 учредителей – физических лиц или 3 учредителей – юридических лиц. При этом не вполне понятно, допустимы ли следующие сочетания: 5 и более учредителей – физических лиц и менее 3 учредителей – юридических лиц; 3 и более учредителей – юридических лиц и менее 5 учредителей – физических лиц; число учредителей – физических лиц не может превышать 2000, а число учредителей – юридических лиц не может превышать 500.

Как писал Г.Ф. Шершеневич, обычно закон требует, чтобы учредителей было не менее известного числа лиц, чтобы судьба задуманного дела не зависела от жизни или усмотрения одного лица, хотя единоличность учредителя есть обычное явление¹⁰.

Вышеуказанные предельные значения установлены в норме ч. 4 ст. Федерального закона РФ «О взаимном страховании» и для числа членов ОВС. Позиция законодателей по установлению определенных ограничений минимального¹¹ и максимального числа членов ОВС вызывает у специалистов в области страхования неоднозначное толкование¹².

⁹ Там же.

¹⁰ См.: Шершеневич Г.Ф. Курс торгового права. Т. 1. С. 403 – 404

¹¹ См.: В руководстве для групп, самостоятельно создающих общество взаимного страхования, подготовленном специалистами фирмы Deloitte & Touche, указывалось, что минимальное количество членов ОВС должно быть не менее 100, с четким пониманием, что его надо как можно скорее увеличить до 500. См.: Общества взаимного страхования. М., 1993. С. 43.

¹² См.: Турбина К.Е., Дадьков В.Н. Взаимное страхование. М., 2007. - С.54 – 55.

К сожалению, приходится констатировать, что богатейший опыт создания и деятельности российских обществ взаимного страхования в современных условиях был не востребован разработчиками Федерального закона РФ «О взаимном страховании» в полной мере. Так, в дореволюционной России действующим законодательством предусматривалось: если число членов ОВС и застрахованных строений в городском ОВС от огня оказывалось меньше 150 или общая страховая сумма по всем заключенным договорам была меньше 150 тыс. рублей, такое общество автоматически подлежало ликвидации¹³.

Что касается позиции максимального числа членов ОВС, думается, что законодательное установление (п. 4 ст. 5 указанного закона) верхней границы числа членов ОВС устраняет из зоны интересов некоммерческого страховщика крупные предприятия, если количество работающих на нем более чем 2000 человек.

Эта позиция поддерживается В.Н. Дадыковым. По его мнению, установленное законом ограничение не предполагает выхода ОВС на открытый рынок, так как заключение 2000 договоров (именно таково максимальное количество членов ОВС – физических лиц), например, по такому виду страхования, как ОСАГО, – абсолютно убыточное предприятие¹⁴.

Закон № 286-ФЗ не устанавливает какие-либо требования к учредителям и членам ОВС, но существуют общие требования к учредителям (участникам, членам) некоммерческих организаций, предусмотренные ст. 15 Федерального закона РФ «О некоммерческих организациях». В частности, в п. 1.1 указанной статьи предусмотрено, что иностранные граждане и лица без гражданства, законно находящиеся в России, могут быть учредителями (участниками, членами) некоммерческих организаций, за исключением случаев, установленных международными договорами РФ или федеральными законами.

Действующее российское законодательство не определяет понятие «учредитель»¹⁵, хотя устанавливает его права и обязанности по

¹³ См.: О дозволении учреждать общества взаимного страхования от огня при городских управлениях: Высочайше утвержденный акт от 23 июня 1864 года //ПСЗ РИ. Собрание второе. Т. XXXIX. № 40998. СПб., 1867; Свод положений и правил о взаимном страховании // Свод законов Российской Империи. Т. XII. Ч. 1-я. С.-Пб., 1900.

¹⁴ См.: Дадыков. В.Н. Комментарий и критика Закона РФ «О взаимном страховании» // Страховое право. 2008. № 3. – С. 37 – 42.

¹⁵ Впервые понятие «учредитель» встречается во французском Законе о коммандитных товариществах на акциях 1856 г., позднее – в английском Законе 1862 г. Легальное определение учредителя появилось в новелле 1884 г. к Торговому уложению для государств Германского союза 1861 г. Учредителями назывались акционеры (не менее пяти), которые разрабатывали устав акционерного общества, отвечающий требованиям закона, созывали учредительное собрание (общее собрание подписчиков, акционеров) для выборов правления и наблюдательного совета. Учредители обязаны

созданию юридического лица. Учредители подписывают (заключают, утверждают) учредительные документы юридического лица, формируют его уставный капитал, избирают руководящие органы, получают требуемые разрешения и согласования, совершают иные фактические и юридические действия, необходимые для государственной регистрации юридического лица и обеспечения его нормального функционирования (ст. 52 ГК РФ).

Таким образом, учредителями общества взаимного страхования являются субъекты права, физические и юридические лица, которые совершают сделки, иные юридически значимые и фактические действия, направленные на создание нового юридического лица. После государственной регистрации ОВС его учредители автоматически становятся участниками (членами) данной организации, приобретая все права и обязанности, возникающие из этого участия (членства). Дальнейшие перемены в составе членов ОВС не означают, что новых членов следует рассматривать как ее учредителей, ибо к моменту их принятия ОВС уже было создано (зарегистрировано).

Отвечая на первый вопрос «о наличии факторов, необходимых для приобретения статуса стороны в процедуре медиации», следует согласиться с обоснованным мнением С.К. Загайновой¹⁶, о том, что для приобретения статуса стороны в процедуре медиации необходимо наличие следующих факторов.

1. Участник должен быть субъектом материального правоотношения, которое не является предметом защиты в рамках уголовного, конституционного судопроизводства.

2. Между участниками правоотношения существует правовой спор.

3. Спор, вытекающий из правоотношения, должен подпадать под категорию споров, которые в соответствии со ст. 1 настоящего закона подлежат урегулированию с применением процедуры медиации.

4. Каждая из сторон правового спора выразила желание урегулировать его с применением процедуры медиации.

При отсутствии одного из этих факторов участник правоотношения не сможет стать стороной процедуры медиации.

Суть второго вопроса кроется в понимании того, каким требованиям должна отвечать сторона в процедуре урегулирования

были удостоверить наличие всех условий, требуемых для возникновения акционерного общества, представляли в торговый суд для внесения в торговый регистр необходимые данные, за правильность которых они отвечали перед остальными акционерами и самим обществом. См.: Каминка А.И. Акционерные компании. СПб., 1902. Т. 1. - С. 313 - 316; Тарасов И.Т. Учение об акционерных компаниях. М., 2000. С. 198 – 220.

¹⁶ См.: Комментарий к Федеральному закону «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» / отв.ред. С.К. Загайнова, В.В. Ярков. М., 2011. С. 28.

споров и могут ли учредители, а впоследствии участники – члены общества взаимного страхования быть сторонами в процедуре урегулирования споров с помощью посредника.

Ответ на этот вопрос содержится в законодательстве РФ, в частности в Федеральном закона №193 – ФЗ от 27 июля 2010 г. «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)». Из ст. 1 ФЗ № 193 следует, что участник должен быть субъектом гражданского правоотношения.

Согласно п. 1 ст. 2 ГК РФ, участниками регулируемых гражданским законодательством отношений являются граждане и юридические лица. В регулируемых гражданским законодательством отношениях могут участвовать также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования (ст. 124 ГК).

Гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом (п. 1 ст. 2 ГК).

Таким образом, на основании изложенного можно сделать вывод о том, что учредители, а впоследствии, участники – члены общества взаимного страхования могут быть стороной процедуры урегулирования спора с помощью посредника.

Ответ на третий вопрос – о юридическом факте, являющемся основанием применения процедуры медиации, и документе, закрепляющем волю учредителей, а впоследствии участников – членов общества взаимного страхования на осуществление медиации в случае возникновения спора, также содержится в Федеральном закона № 193-ФЗ от 27 июля 2010 г. «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)». Согласно п. 1 ст. 7 указанного закона, применение процедуры медиации осуществляется на основании соглашения сторон, в том числе на основании соглашения о применении процедуры медиации. Ссылка в договоре на документ, содержащий условия урегулирования спора при содействии медиатора, признается медиативной оговоркой при условии, что договор заключен в письменной форме. Содержание медиативной оговорки в указанном законе не определено.

Наличие соглашения о применении процедуры медиации, равно как и наличие соглашения о проведении процедуры медиации и связанное с ним непосредственное проведение этой процедуры, не является препятствием для обращения в суд или третейский суд, если иное не предусмотрено федеральными законами (п. 3 ст. 7 ФЗ № 193).

Как представляется, у участников – членов общества взаимного страхования могут возникнуть несколько основных видов споров:

во-первых, между членом общества взаимного страхования с самим обществом взаимного страхования (например, по вопросам увеличения страховой премии (взносов); избрания правления и директора общества, ревизионной комиссии или ревизора при отсутствии кворума общего собрания или неуведомления члена общества; выплаты страхового возмещения не в полном объеме страхового случая и т.п.);

во-вторых, между членами общества по вопросам хозяйственной деятельности общества (например, если член общества считает решение директора или действие лица, являющегося членом общества взаимного страхования, связанное с хозяйственной деятельностью общества, незаконным и необоснованным или если один или несколько членов общества взаимного страхования не внес полностью дополнительный взнос; следует отметить, что члены ОВС солидарно несут субсидиарную ответственность по страховым обязательствам общества в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов общества (п. 3 ст. 7 Закона N 286-ФЗ) и т.п.);

в-третьих, споры между членами общества взаимного страхования, не связанные с хозяйственной деятельностью (любые споры, в том числе носящие гражданско-правовой характер);

в-четвертых, споры члена общества взаимного страхования с любым субъектом гражданского права.

Во всех этих случаях участник – член общества взаимного страхования имеет право на урегулирование любого спора, указанного выше, при соблюдении требований, установленных действующим законодательством, посредством заключения отдельного соглашения о применении процедуры медиации и (или) непосредственно соглашения о проведении процедуры медиации. Причем обязательным условием является то, что спор должен подпадать под категорию споров, которые в соответствии со ст. 1 ФЗ № 193 подлежат урегулированию с применением процедуры медиации.

Подобным образом может решаться вопрос в случае, если общество еще не создано, т.е. учредитель может заключать указанные соглашения, как и любой субъект гражданского права.

Под соглашением о применении процедуры медиации понимается соглашение сторон, заключенное в письменной форме до возникновения спора или споров (медиативная оговорка) либо после его

или их возникновения, об урегулировании с применением процедуры медиации спора или споров, которые возникли или могут возникнуть между сторонами в связи с каким-либо конкретным правоотношением (ст. 2 ФЗ № 193).

Такое соглашение следует рассматривать как добрую волю сторон на мирное урегулирование правовых споров, которые могут возникнуть в будущем или которые имеют место уже в настоящем¹⁷.

Соглашение о проведении процедуры медиации – соглашение сторон, с момента заключения которого начинает применяться процедура медиации в отношении спора или споров, возникших между сторонами (ст. 2 ФЗ № 193).

Таким образом, юридическими фактами, являющимися основаниями для применения процедуры медиации являются: соглашение о применении процедуры медиации и (или) непосредственно соглашения о проведении процедуры медиации.

Указанные соглашения также являются документами, закрепляющими волю учредителей, а впоследствии участников – членов общества взаимного страхования на осуществление медиации в случае возникновения спора.

С практической точки зрения интересен вопрос включения медиативной оговорки в договор страхования, заключаемый между обществом взаимного страхования и его членами, а также о последствиях признания этого договора недействительным, т.е., повлечет ли признание договора страхования недействительным недействительность самой оговорки. Здесь следует согласиться с мнением К.А. Малюшина¹⁸ о том, что недействительность договора, содержащего медиативную оговорку, не влечет недействительность самой оговорки. Свой вывод он мотивирует ссылкой на доктрину автономности арбитражного (третейского соглашения)¹⁹ и вполне обоснованно предлагает применить ее по аналогии к медиативной оговорке.

Включение медиативной оговорки в условия договора страхования, заключаемого в случаях, определенных в Федеральном законе РФ «О взаимном страховании», между обществом взаимного страхования и его членами предоставило бы членам общества взаимного страхования дополнительные возможности урегулировать возникающие споры при помощи, например, известного всем членам

¹⁷ См.: Комментарий к Федеральному закону «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» / отв.ред. С.К. Загайнова, В.В. Янков. М., 2011. С. 39.

¹⁸ Там же. С. 97.

¹⁹ См.: Дмитриева Г.К. Международный коммерческий арбитраж. М., 1997; Немчинов Н.В. Практика третейского суда при Санкт-Петербургской торгово-промышленной палате // Третейский суд. 2004. №3 (33). С. 111 – 117 и др.

общества и пользующегося у них непререкаемым авторитетом медиатора, тем более что соблюдение конфиденциальности медиации является профессиональной обязанностью медиатора (ст. 5 ФЗ № 193). На это, в частности, указывается в Кодексе поведения медиаторов. Данный принцип закреплен в ст. 8 и 9 Типового закона ЮНСИТРАЛ, ст. 7 Директивы 2008/52/ЕС, во многих национальных законах зарубежных стран, например, в Едином акте о посредничестве США²⁰.

Такое включение медиативной оговорки возможно, к сожалению, не во всех случаях, потому как в ст. 3 Федерального закона РФ «О взаимном страховании» содержатся нормы, предусматривающие возможность осуществления взаимного страхования ОВС и без заключения договора страхования – лишь при наличии правил страхования. Федеральный закон РФ «О взаимном страховании» разрешает указать в уставе такой порядок осуществления взаимного страхования (пп. 1 и 3).

Данный вывод напрямую подтверждает положение ФЗ № 286, указанное в п. 2 ч. 1 ст. 7, в котором говорится о том, что члены общества имеют право «страховать свои имущественные интересы на взаимной основе в соответствии с договором страхования и (или) правилами страхования». Такая же норма приведена в п. 2 ст. 10: общее собрание проводит «утверждение правил страхования в случае, если уставом общества предусмотрено заключение договора страхования».

Мы согласны с В.Н. Дядьковым в том, что логика данных положений закона абсурдна, так как правила страхования не могут заменить договор страхования и наоборот²¹. Одно не может существовать без другого, это две части единого целого. Напомним, что в соответствии с требованиями ФССН²² при подаче документов на лицензирование к правилам страхования прилагается образец договора страхования.

В п. 3 ст. 3 Закона РФ «Об организации страхового дела в Российской Федерации» закреплено, что «добровольное страхование осуществляется на основании договора страхования и правил страхования, определяющих общие условия и порядок его осуществления».

²⁰ См.: Носырева Е.И. Альтернативное разрешение споров в США. М.: Городец, 2005. С.11-217.

²¹ См.: Дядьков В.Н. Комментарий и критика Закона РФ «О взаимном страховании» //Страховое право. 2008. № 3. С.37-42.

²² См.: Положение о Федеральной службе страхового надзора: Утверждено Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. № 330. [Электронный ресурс] //Справочная правовая система КонсультантПлюс, ВерсияПроф, 2009. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru/> свободный.

Далее там же говорится о том, что «правила страхования... содержат положения о субъектах страхования, об объектах страхования, о страховых случаях, о страховых рисках, о порядке определения страховой суммы, страхового тарифа, страховой премии (страховых взносов), о порядке заключения, исполнения и прекращения договоров страхования, о правах и об обязанностях сторон, об определении размера убытков или ущерба, о порядке определения страховой выплаты, о случаях отказа в страховой выплате и иные положения».

Правила страхования определяют именно общие подходы к проведению страхования, раскрывают специфику данного конкретного вида страхования.

Вся конкретика, а именно вид имущества, принимаемого на страхование, характер события, на случай наступления которого осуществляется страхование (страховой случай), размер страховой суммы, срок действия договора, приводится в договоре страхования (ст. 942 ГК РФ). Ст. 927 ГК РФ закреплено, что «страхование осуществляется на основании договоров имущественного или личного страхования, заключаемых гражданином или юридическим лицом (страхователем) со страховой организацией (страховщиком)».

Взаимное страхование обществом имущественных интересов своих членов не может осуществляться непосредственно на основании устава общества, вернее на основании тех правил страхования, которые являются неотъемлемой частью устава общества, так как в соответствии с Законом РФ «Об организации страхового дела в Российской Федерации» правила страхования принимаются и утверждаются страховщиком или объединением страховщиков самостоятельно в соответствии с ГК РФ (п. 3 ст. 3). Таким образом, сначала необходимо создать самого страховщика (утвердить устав), и только после этого вновь созданный страховщик в соответствии с законом принимает и утверждает правила страхования.

Список литературы

1. Дадьков В.Н. Комментарий и критика Закона РФ «О взаимном страховании» // Страховое право. 2008. № 3.
2. Дмитриева Г.К. Международный коммерческий арбитраж. М., 1997.
3. Згонников А.П. Понятие, сущность и принципы взаимного страхования // Вест. Воронеж. гос. ун-та. Сер. Право. 2010. Вып. 1(8).
4. Ивашкин Е.И. Взаимное страхование в условиях реформирования экономики: дис. ... д-ра экон. наук. М., 2000.
5. Информационное письмо Росстрахнадзора от 01.02.2008 N 434/02 «О лицензировании деятельности по взаимному страхованию». Документ опубликован не был. // СПС «Консультант».
6. Калашникова С.И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции. автореф. дис. ... канд. юр. наук. Екатеринбург, 2010.
7. Каминка А.И. Акционерные компании. СПб., 1902. Т. 1.
8. Комментарий к Федеральному закону «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» / отв.ред. С.К. Загайнова, В.В. Ярков. М., 2011.
9. Немчинов Н.В. Практика третейского суда при Санкт-Петербургской торгово-промышленной палате // Третейский суд. 2004. №3 (33).
10. Носырева Е.И. Альтернативное разрешение споров в США. М.: Городец, 2005.
11. Об альтернативной процедуре урегулировании споров с участием посредника (процедуре медиации): Федеральный закон от 27.07.2010 №193-ФЗ // Российская газета. 2010. 30 июня. № 168.
12. Об организации страхового дела в Российской Федерации: Закон РФ от 27 ноября 1992 г. N 4015-I (с изм. и доп.) // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 14 января 1993 г. N 2. Ст. 56.
13. Общества взаимного страхования. М., 1993.
14. О взаимном страховании: Федеральный закон от 29.11.2007 № 286-ФЗ // СЗ РФ, 2007. N 49. Ст. 6047; Российская газета. 2007. 04. дек.
15. О дозволении учреждать общества взаимного страхования от огня при городских управлениях: Высочайше утвержденный акт от 23 июня 1864 года // ПСЗ РИ. Собрание второе. Т. XXXIX. № 40998. СПб., 1867.

16. Свод положений и правил о взаимном страховании//Свод законов Российской Империи. Т.ХII. Ч. 1-я..С.-Пб., 1900.
17. О некоммерческих организациях: Федеральный закон РФ от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ (в ред. от 26.11.1998. № 174-ФЗ, от 21.03.2002. №31-ФЗ, от 23.12.2003. № 179-ФЗ, от 02.02.2006. №19-ФЗ.)// СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 145.
18. Письмо Минфина РФ от 28.03.2001 N 24-00/05 «О постановке на учет обществ взаимного страхования в департаменте страхового надзора МИНФИНА РФ» // Финансовая газета". 2001. N 14.
19. Приказ Минфина РФ от 11.04.2006 N 60н (ред. от 18.06.2008) «Об утверждении положения о требованиях к заявлению, сведениям и документам, представляемым для получения лицензии на осуществление деятельности субъектов страхового дела» // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2006. N 23.
20. Письмо Росстрахнадзора от 18.03.2005 N 44-1833/02 «О порядке заполнения и представления страховыми организациями, обществами взаимного страхования, страховыми брокерами "Электронной анкеты субъекта страхового дела"» // Финансовая газета. 2000. N 14.
21. Положение о Федеральной службе страхового надзора: Утверждено Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. № 330. [Электронный ресурс] //Справочная правовая система КонсультантПлюс, ВерсияПроф, 2009. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru/> свободный.
22. Тарасов И.Т. Учение об акционерных компаниях. М., 2000.
23. Турбина К.Е., Дадьков В.Н. Взаимное страхование. М., 2007.
24. Шершеневич Г.Ф. Курс торгового права. Т. 1.

**THE SEPARATE ASPECTS CONNECTED WITH POSSIBILITY
OF APPLICATION OF ALTERNATIVE PROCEDURE OF
SETTLEMENT OF DISPUTES WITH PARTICIPATION OF THE
INTERMEDIARY (PROCEDURE МЕДИАЦИИ), ARISEN IN
СЫЯЗИ WITH MUTUAL INSURANCE REALIZATION UNDER
THE LEGISLATION OF THE RUSSIAN FEDERATION.**

A. P. Zgonnikov

Voronezh state university

In the present article attempt to answer a question is undertaken: whether «application of alternative procedure of settlement of disputes with participation of the intermediary (procedure of mediation), arisen in connection with mutual insurance realization under the legislation of the Russian Federation, according to the Federal law №193 from July, 27th, 2010 «About alternative procedure settlement of disputes with participation of the intermediary (procedure of mediation)» is possible. Have been for this purpose revealed, factors necessary for acquisition of the status of the party in procedure mediation. Requirements to which there should correspond the party in mediation and as founders, and subsequently participants – members of a society of a mutual insurance are defined. Are considered, the bases of application of procedure mediation, and documents fixing will of founders, and subsequently participants – members of a society of a mutual insurance, on realization mediation in case of dispute occurrence.

Keywords: *mutual insurance; mutual insurance society; alternative procedure for the settlement of disputes with the participation of mediator; the procedure of mediation; agreement on the procedure of mediation; agreement on the application of the procedure of mediation is understood.*

Об авторе:

ЗГОННИКОВ Андрей Петрович – канд. юр. наук, преподаватель кафедры гражданского права и процесса Воронежского государственного университета, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин Центрального филиала Российской академии правосудия, e-mail: elgagz@yandex.ru; 394006, г. Воронеж, Университетская площадь, 1.