

УДК 340.130.53(470):347.627.2

## **МЕДИАТИВНОЕ СОГЛАШЕНИЕ О РАСТОРЖЕНИИ БРАКА КАК СЕМЕЙНО-ПРАВОВОЙ ДОГОВОР**

**М.С. Иванова**

Тверской государственный университет

Автором исследуется понятие медиативного соглашения, определяются его элементы, структура и содержание. Дается анализ правовой природы медиативного соглашения как договора. Обосновывается вывод о семейно-правовой природе медиативного соглашения, заключенного при расторжении брака в суде.

**Ключевые слова:** *медиация, медиативное соглашение, семейно-правовой спор, расторжение брака, семейно-правовой договор.*

Российское и зарубежное законодательство предусматривают различные формы и способы разрешения семейно-правовых споров. При этом устанавливаются предписания различного содержания и характера: императивные и диспозитивные, детальные и общего плана, регламентирующие судебный или досудебный порядок и т.д. Поскольку семейно-правовые споры весьма разнообразны как по субъектному составу, так и по вопросам, относительно которых эти споры могут возникнуть, нами будет рассмотрена возможность урегулирования лишь наиболее распространенных споров – связанных с расторжением брака.

Российским законодательством предусмотрена административная и судебная процедура расторжения брака.

Статьей 21 Семейного кодекса РФ (далее – СК РФ) установлено, что расторжение брака производится в судебном порядке при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей, за исключением случаев, указанных в ст.19 СК РФ, или при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака. Расторжение брака производится в судебном порядке также в случаях, если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния.

Таким образом, СК РФ предусматривает в качестве основания судебного порядка расторжения брака, помимо наличия у супругов общих несовершеннолетних детей, наличие спора.

Когда же имеет место уклонение одного из супругов от явки в органы ЗАГСа для расторжения брака, и бракоразводный процесс происходит в судебном порядке, спор между супругами, скорее всего, отсутствует, а роль суда при этом, по сути, сводится к функциям органов ЗАГС, а именно к фиксации гражданского состояния бывших супругов.

В соответствии со ст. 22 СК РФ при расторжении брака при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака суд вправе принять меры к примирению супругов и вправе отложить разбирательство.

Как верно утверждает Стрельцова Е.Г., «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 убеждал стороны сохранить брачные отношения, т.е. тогда, когда суд действовал не как орган правосудия, а как примиритель, посредник»<sup>1</sup>.

Конечно, посредничество для указанных споров весьма эффективно, но на наш взгляд, по своей природе противоречит функциям правосудия как такового. Задачи суда разрешать споры исходя из норм права в целях восстановления нарушенных прав и интересов.

Полагаем, что при судебном рассмотрении дел о расторжении брака при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака необходимо использовать процедуру медиации, поскольку нецелесообразно возлагать на органы правосудия функции посредника между сторонами.

Федеральным Законом «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (далее – Закон о медиации)<sup>2</sup> медиация рассматривается как внесудебная процедура, поэтому нормы данного закона не применимы к судебному порядку рассмотрения споров. В связи с этим предлагается внести изменения в статью 22 СК РФ, которыми предусмотреть обязательное использование медиативных процедур для примирения супругов. Такое нововведение позволит сторонам прийти к обоюдному согласию и разрешить возникший между ними конфликт. В результате медиативных процедур супруги могут заключить медиативное соглашение. Именно оно и будет результатом урегулирования семейно-правового спора. В связи с этим предлагается проанализировать

---

<sup>1</sup> 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.С.20.

<sup>2</sup> Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // Рос. газ. 2010. № 5247. 30 июля.

правовую конструкцию медиативного соглашения для определения его элементов и содержания.

В соответствии с п. 7 ст. 2 Закона о медиации медиативное соглашение – соглашение, достигнутое сторонами в результате применения процедуры медиации к спору или спорам, к отдельным разногласиям по спору и заключенное в письменной форме.

Законодатель указывает, что субъектами медиативного соглашения являются стороны, то есть желающие урегулировать спор с помощью процедуры медиации субъекты отношений, указанных в ст. 1 Закона о медиации. Поскольку положения Закона применимы, в том числе к семейным правоотношениям, то сторонами медиативного соглашения могут быть супруги, находящиеся в процессе расторжения брака.

Объектами медиативного соглашения являются, исходя из буквы Закона, спор, споры, отдельные разногласия по спору.

В результате применения процедуры медиации стороны достигают соглашения о взаимных правах и обязанностях, которые могут быть сохранены, изменены или прекращены. Права и обязанности, относительно которых достигнута договоренность, составляют содержание медиативного соглашения. В свою очередь содержание медиативного соглашения влияет на права и обязанности субъектов, изменяя, сохраняя, устанавливая или прекращая их.

Согласно ст. 153 ГК РФ действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей являются сделками. Медиативное соглашение является гражданско-правовой сделкой не только в силу системного толкования положений Закона о медиации, но и в соответствии с прямым указанием на это в п.4 ст.12 данного Закона.

Гражданский кодекс РФ в ст. 154 закрепляет, что сделки могут быть двух- или многосторонними и односторонними. Сделка, в которой участвуют две и более стороны является договором. Для заключения договора необходимо выражение согласованной воли двух сторон (двусторонняя сделка) либо трех или более сторон (многосторонняя сделка).

Обращаясь к анализу правовой природы медиативного соглашения, можно сделать вывод, что оно не может быть односторонней сделкой, так как объектом является спор, споры или разногласия, которые возникают как минимум между двумя субъектами. Следовательно, медиативное соглашение является дву-или многосторонней сделкой, то есть договором.

В соответствии со ст.1 СК РФ регулирование семейных отношений осуществляется в соответствии с принципами добровольности, равенства прав и разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию.

Принцип взаимного согласия при решении семейных вопросов имеет важное значение. На практике такое согласие выражается либо устно, либо облекается в форму письменное соглашения, например, брачный договор, соглашение об алиментах и др.

Полагаем, что семейно-правовой договор, как правило, направлен на гармонизацию семейных отношений и имеет своей целью нивелировать возникший между участниками семейных правоотношений спор.

При расторжении брака между супругами возникает спор – сохранять супружеские отношения или нет. Этот спор может быть урегулирован с использованием процедуры медиации, итогом применения которой будет достигнутое по взаимному согласию соглашение, заключенное в письменной форме. Таким образом, медиативное соглашение о расторжении брака является семейно-правовым договором.

Медиативное соглашение как семейно-правовой договор имеет свою специфику. Особенности касаются и объекта, и содержания, и порядка заключения, и исполнения данного семейно-правового договора.

Субъектами медиативного соглашения о расторжении брака могут являться только супруги, брак которых зарегистрирован.

Объектом медиативного соглашения о расторжении брака являются правоотношения между супругами по поводу сохранения брака.

Как верно отмечает О.Ю. Ильина, «будучи сферой реализации частных интересов супругов, брак представляет собой свободный, равноправный союз мужчины и женщины, заключенный с целью создания семьи, порождающий их взаимные права и обязанности»<sup>3</sup>.

При возникновении спора о расторжении брака между супругами стоит выбор, находиться в браке или нет, сохранять права и обязанности, связанные с этим или прекратить их. Семейный кодекс не дает перечня оснований, при наличии которых брак должен или может быть расторгнут. Основания могут быть различными. Поэтому только сами супруги способны понять и определить возможность совместного проживания и сохранения семьи. СК РФ исходит из принципа добровольности брачного союза. Нормы семейного законодательства не должны нарушать личные права и свободы членов семьи, поэтому взаимная и добровольно выраженная воля супругов, направленная на прекращение брачных отношений, является главным основанием для расторжения брака.

---

3 Ильина О.Ю. Брак как форма государственного признания отношений между мужчиной и женщиной// Семейное и жилищное право. 2006. № 4. С. 31.

Статья 22 СК РФ предусматривает две предпосылки, при наличии которых судом будет принято решение о расторжении брака: невозможность дальнейшей совместной жизни супругов и невозможность сохранения семьи. Позиция законодателя в данном случае неоспорима, поскольку брачные отношения не тождественны семейным отношениям. Не о сохранении семьи, а именно о сохранении или прекращении супружеских прав и обязанностей, спорят мужчина и женщина, подавая заявление в суд о разводе. Для разрешения такого спора целесообразно использовать процедуру медиации, так как конфликт личных интересов сторон находится вне сферы правового регулирования.

В том случае, если супруги, желавшие развестись, в процессе примирительных процедур с участием посредника приняли решение брак не расторгать, то они заключают медиативное соглашение, предметом которого будет сохранение правового статуса супругов.

Содержанием такого медиативного соглашения будут права и обязанности супругов по сохранению брака. Особенностью данного соглашения, как семейно-правового договора, будет не изменение или прекращение правоотношений по состоянию в браке, а их продолжение, то есть брачные отношения между супругами сохраняются. При этом вполне допустимо указывать в медиативном соглашении об изменении или прекращении ряда правоотношений, связанных с реализацией решения не расторгать брак (например, супруг, подавший заявление о разводе, отзывает иск, супруг, уехавший из совместного места жительства, возвращается и т. п.).

Что касается порядка заключения медиативного соглашения о расторжении брака, то он определен Законом о медиации и является медиативной процедурой. Под медиативной процедурой, по нашему мнению, следует понимать процесс урегулирования спора между субъектами отношений, указанных в ст. 1 Федерального закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» с участием медиатора.

Для рассмотрения особенностей исполнения медиативного соглашения о разводе следует отметить, что Закон о медиации выделяет два вида медиативных соглашений в зависимости от стадии, на которой стороны обратились к медиатору, до обращения в суд или в ходе судебного рассмотрения дела. Данная классификация, на наш взгляд, обусловлена различными способами принудительного исполнения медиативного соглашения в случае уклонения одной из сторон от его исполнения. Считаем, что такой признак как «способ исполнения» не применим к медиативному соглашению о расторжении брака.

Медиативное соглашение, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной после передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, может быть утверждено судом

или третейским судом в качестве мирового соглашения в соответствии с процессуальным законодательством.

Медиативное соглашение по спору, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной без передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, представляет собой гражданско-правовую сделку, направленную на установление, изменение или прекращение прав и обязанностей сторон. Защита прав, нарушенных в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения такого медиативного соглашения, осуществляется способами, предусмотренными гражданским законодательством.

Несмотря на различия в обеспечении принудительного исполнения, любое медиативное соглашение, в том числе о расторжении брака, по сути своей остается не процессуальным соглашением, а договором, влекущим установление, изменение, сохранение или прекращения прав и обязанностей сторон, то есть юридическим фактом для материальных правоотношений. И только в зависимости от стадии, на которой стороны перешли к процедуре медиации, оно может становиться процессуальным документом, который порождает определенный правовой результат, сохраняя при этом правовую природу договора.

Спецификой медиативного соглашения о расторжении брака можно считать невозможность процессуального оформления в виде мирового соглашения в том случае, если процедура медиации, проведена после передачи спора на рассмотрение суда. Кроме того, по делам о расторжении брака предлагается установить обращение к медиатору в качестве обязательной досудебной стадии.

Безусловно, в рамках настоящей статьи не может быть дан исчерпывающий анализ медиативного соглашения, достигнутого при урегулировании спора в связи с расторжением брака, как семейно-правового договора. Представляется, что вопросы принудительного исполнения такого семейно-правового договора, его расторжения, а также признания недействительным заслуживают отдельного внимания и исследования. Тем не менее, сформулированные автором выводы о том, что

- недопустимо возлагать на органы правосудия функции посредника между сторонами по спору о расторжении брака;
- медиативное соглашение о расторжении брака является особым видом семейно-правового договора;
- медиативное соглашение о расторжении брака следует рассматривать в качестве материального договора, а не процессуального документа;
- могут быть восприняты как предложение к дискуссии.

### **Список литературы**

1. Ильина О.Ю. Брак как форма государственного признания отношений между мужчиной и женщиной// Семейное и жилищное право. 2006. № 4.С. 31.
2. 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.С.20.
3. Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // Рос. газ. 2010. № 5247. 30 июля.

## THE MEDIATED AGREEMENT OF DIVORCE AS A FAMILY LAW CONTRACT

**M.S.Ivanova**

Tver State University

The author investigated the mediated agreement, shall be determined by its elements, structure and content. Provides an analysis of the legal nature of the mediated agreement as a Treaty. The conclusion of family-legal nature of the mediated agreement, concluded in divorce in court.

**Keywords:** *mediation, the mediated agreement, family-legal dispute, termination of marriage, family-legal agreement.*

*Об авторе:*

ИВАНОВА Мария Сергеевна – аспирант кафедры гражданского права Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33); e-mail: moka011009@yandex.ru