

Фрагмент лекции из сборника Шамликашвили Ц.А. Медиация — современный метод внесудебного разрешения споров / Ц.А. Шамликашвили. — М.: Издательство ООО «Межрегиональный центр управленческого и политического консультирования», 2017. — 77 с

Правовой статус медиаторов

Закон устанавливает правовой статус и предъявляет определенные требования к медиаторам, организациям, обеспечивающим проведение процедуры медиации и их объединениям. Также дается определение организации, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации: «Юридическое лицо, одним из основных видов деятельности которого является деятельность по организации проведения процедуры медиации, а также осуществление иных предусмотренных настоящим Федеральным законом действий» (п. 4 ст. 2 Закона о медиации).

Закон о медиации, создавая условия для распространения медиации, позволяет заниматься медиацией на непрофессиональной и профессиональной основе. Статьей 15 установлены два основных требования к медиатору, который может действовать на непрофессиональной основе – достижение совершеннолетия и отсутствие судимости.

В соответствии с Законом, единственное ограничение, которое применяется, к так называемым «непрофессиональным» медиаторам – споры, которые разрешаются с помощью медиации после обращения сторон в суд, могут урегулироваться лишь с участием медиатора, ведущего деятельность на профессиональной основе.

Общие для профессиональных и непрофессиональных медиаторов требования установлены ст. 15 Закона о медиации.

Медиация – это не предпринимательская деятельность и ее можно осуществлять наряду с иной деятельностью, кроме случаев, прямо предусмотренных законом.

Медиатор также не должен регистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя. Остановимся на прямо прописанных ограничениях в деятельности медиаторов. Медиаторами не могут быть лица, замещающие государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, должности государственной гражданской службы, должности муниципальной службы, если иное не предусмотрено федеральными законами.

Медиация — это независимый институт гражданского общества. Совмещение государственными и муниципальными служащими своей работы с медиативной деятельностью в таком контексте невозможно. Они являются представителями власти, выразителями интересов государства,

имеют определенные ограничения в связи с таким статусом и не могут выступать в роли независимых медиаторов в спорах, связанных с гражданскими правоотношениями. Возможность коррупции, конфликта интересов ставят под вопрос независимость и беспристрастность служащих-медиаторов. При этом медиативный подход является очень эффективным инструментом в работе управленцев любого уровня и государственных служащих.

Медиативный подход позволяет повысить конфликтную и социальную компетентность, развить эмоциональный интеллект, снизить риски развития синдрома профессионального (эмоционального) выгорания (СЭВ).

Медиатор не вправе быть представителем одной из сторон спора (то есть не допускается одновременное совмещение лицом, например, функций адвоката/консультанта и медиатора по одному делу). Кроме того, как уже говорилось, медиаторам запрещено консультировать стороны по правовым вопросам.

Медиация является сферой деятельности, доступной представителям самых разных профессий. Среди представителей юридических профессий судьи, адвокаты, нотариусы в силу существования законодательно закрепленного статуса имеют ряд профессиональных ограничений. После принятия Закона о медиации встал вопрос о возможности судей в отставке заниматься медиативной практикой. В результате толкования действующего законодательства сами судьи пришли к выводу, что действующие судьи и судьи в отставке не могут быть медиаторами.

Если говорить о нотариусах, то в настоящее время законодательство не содержит ограничений для того, чтобы нотариусы выступали в роли медиатора. Между тем, законодательство о нотариате в принципе не содержит упоминания о медиации.

Отдельно стоит остановиться на возможности быть медиатором адвокату. Законодательство РФ не устанавливает ограничений для адвокатов заниматься деятельностью по проведению процедуры медиации, напротив, нормы профессиональной этики адвокатов обязывают их заниматься профилактикой возникновения споров. Последние изменения в Кодексе профессиональной этики адвокатов прямо установили, что адвокаты вправе заниматься медиативной деятельностью.

Однако следует помнить об ограничениях ч.6 ст. 15 Закона о медиации и учитывать, что, если адвокат выступает в качестве медиатора, то он не имеет права консультировать стороны (сторону) и обязан помнить о конфликте интересов, в случае, если спор не будет урегулирован с помощью процедуры медиации, то данный медиатор уже не сможет быть адвокатом одной из сторон по данному делу.