

Закон о медиации: каких изменений можно ожидать?

Б. Куанышев, юрист Юридической фирмы «GRATA»

Для снижения уровня конфликтности отношений гражданского оборота, уменьшения нагрузки на судей и повышения активности участников гражданского оборота государство предпринимает активные шаги по внедрению так называемых альтернативных процедур разрешения споров.

Примером такого шага может служить вводимый Законом Республики Казахстан от 28 января 2011 г. «О медиации» (далее — Закон) одноименный институт. Введением института медиации государство предоставило участникам гражданского оборота дополнительный инструмент для разрешения спора, который может остаться невостребованным ввиду того, что не все правильно понимают суть этой процедуры.

Основой для понимания значения альтернативных процедур разрешения спора является тот факт, что до обращения в компетентные органы спор представляет собой локальный конфликт или недопонимание. При этом необходимо отметить, что слова «до обращения в компетентные органы» в приведенном тезисе нужно рассматривать как противопоставление традиционному порядку разрешения споров, когда после обращения в компетентные органы применительно к гражданскому процессу по гражданскому делу появляется условно невиновный (истец) и условно виновный (ответчик).

При возникновении спорной ситуации существуют лишь мнения вовлеченных в нее лиц относительно вопроса: было ли в действительности нарушено право конкретного лица в конкретной ситуации? В большинстве случаев все вовлеченные стороны до обращения в компетентные органы доподлинно знают ответ на указанный вопрос и вся процедура, предусмотренная законодательством, сводится лишь к определению суммы и порядка возмещения ущерба и, возможно, затягиванию разрешения возникшей ситуации.

Медиация согласно Закону — это процедура урегулирования спора между сторонами при содействии медиатора в целях достижения ими взаимоприемлемого решения, реализуемая по добровольному согласию сторон. При первом прочтении это не улавливается, но мы догадываемся, что стороны — это лица, непосредственно вовлеченные в спор, которые обращаются к медиатору с просьбой помочь в разрешении конфликта.

В настоящей статье рассматриваются лишь основные моменты без детального анализа всех норм Закона. Отметим лишь, что при создании законопроекта его разработчики учли опыт зарубежных стран, мнения различных ученых и экспертов, то есть в целом Закон соответствует мировым тенденциям. Закон краток, он лишь призван узаконить подобную процедуру разрешения споров. Вместе с тем практика его применения может внести свои коррективы.

Считаем, что интересным моментом в указанном Законе на сегодняшний день являются положения пунктов 5 и 6 статьи 27. В них закреплено, что при достижении соглашения об урегулировании спора в ходе гражданского процесса государственная пошлина подлежит возврату плательщику. Иными словами, процедуру медиации приравняли к процедуре разбирательства в третейском суде, что вызывает справедливое недоумение, поскольку по сути такое соглашение об урегулировании спора будет являться «мировым соглашением», но такая норма безусловно подтолкнет практиков к использованию процедуры медиации.

В пункте 6 статьи 27 Закона устанавливается возможность заключения соглашения об урегулировании конфликта между потерпевшим и лицом, совершившим преступление. Такое нередко случается и сейчас, но получение отступного потерпевшим зачастую никак не оформляется и лишь так называемое

Медиация согласно Закону — это процедура урегулирования спора между сторонами при содействии медиатора в целях достижения ими взаимоприемлемого решения, реализуемая по добровольному согласию сторон.



встречное заявление от имени потерпевшего может служить основанием для прекращения уголовного дела.

Что такое медиация?

Медиация — это процедура разрешения споров, при которой стороны обращаются к третьему независимому лицу за помощью в достижении взаимовыгодного результата. При этом стороны опираются на автономию воли сторон, то есть никто не может заставить кого-либо вступить в процесс медиации, участвовать в этом процессе, заключать какие-либо соглашения и потом следовать этим соглашениям. Таким образом, все в медиации предельно добровольно. Если у кого-то возникает спор и переписка по этому поводу затягивается (претензия, ответ на претензию, просьбы о предоставлении отсрочки и прочее), в качестве одного из вариантов разрешения возникшей проблемы можно выбрать медиацию.

Может показаться, что медиация как процедура разрешения споров неприменима в существующих реалиях, так как существуют «дружественные переговоры», в процессе которых можно разрешить спор, а если оппонент не идет на контакт, можно обратиться в суд или арбитраж. Но стоит заметить, что не всегда стороны правильно понимают друг друга. Часто стороны готовы пойти на компромисс, но определенные моральные установки — личные, национальные или какие-то другие — мешают воспринять аргументы противоположной стороны. В таком случае можно обратиться к специалисту по разрешению споров, основной задачей которого является преодоление таких установок и ориентирование спорящих на поиск взаимовыгодного пути разрешения возникшей проблемы.

Каковы процедуры медиации?

Единой процедуры медиации не существует. Все процедурные вопросы могут обсуждаться сторонами, и сами стороны вправе определить место, время, а также иные вопросы, связанные с процедурой медиации. Действительно, поскольку сама процедура является исключительно добровольной, она должна проводиться в условиях максимального комфорта для всех вовлеченных лиц. Вместе с тем полагаем, что каждая организация медиаторов будет стремиться утвердить собственный регламент проведения процедуры медиации с целью предоставления сторонам оптимальных условий для проведения деловых встреч и определения условий соглашения об урегулировании спора (конфликта).

При возникновении какого-либо спора вовлеченная сторона может письменно обратиться

Аккредитуемые субъекты должны отвечать следующим требованиям:

- 1) владеть на праве собственности или иных законных основаниях базой нефтепродуктов или резервуаром;
- 2) иметь установленные контрольные приборы учета.

Для аккредитации заявители должны представить следующие документы:

- 1) заявление установленной формы;
- 2) для физического лица — копию свидетельства о государственной регистрации заявителя в качестве индивидуального предпринимателя, для юридического лица — нотариально засвидетельствованную копию устава организации и копию свидетельства о государственной регистрации организации;
- 3) нотариально засвидетельствованную копию правоустанавливающего или иного документа, подтверждающего наличие у заявителя на праве собственности или иных законных основаниях базы нефтепродуктов или резервуара.

Уполномоченным органом по аккредитации является Комитет государственной инспекции в нефтегазовом комплексе Министерства нефти и газа Республики Казахстан, который не имеет территориальных подразделений.

В случае принятия положительного решения комитетом будет выдано свидетельство об аккредитации и внесена соответствующая запись в реестр аккредитованных субъектов.

Выданное свидетельство об аккредитации будет действовать на всей территории Республики Казахстан и являться бессрочным и неотчуждаемым.

Kazakhstan today. 30.11.2011

Казахстан продлил эмбарго на экспорт ГСМ до 1 июля 2012 г.

Казахстан продлил мораторий на вывоз ГСМ до 1 июля 2012 г. Об этом сообщил журналистам по окончании заседания правительства министр нефти и газа Республики Казахстан Сауат Мынбаев.

«Запрет до 1 июля 2012 г. продлеваем», — сказал министр.

Казахстан ввел мораторий на вывоз ГСМ накануне посевных работ в мае 2010 г., затем запрет постановлением правительства неоднократно продлевался вплоть до конца 2011 г.

Выступая на заседании правительства, С. Мынбаев заявил, что запрет на экспорт светлых нефтепродуктов будет продлеваться Казахстаном регулярно вплоть до 2015 г., когда завершится реконструкция трех крупных НПЗ, позволяющих самостоятельно закрывать потребности внутреннего рынка во всех видах ГСМ.



к противоположной стороне с предложением о проведении процедуры медиации как до обращения в суд, так и после начала судебного разбирательства. В таких случаях адресат должен ответить на такое письмо в срок, указанный в обращении, либо в течение десяти дней (такой срок выбран законодателем по умолчанию). Дата заключения сторонами спора договора о медиации в соответствии с пунктом 5 статьи 20 Закона будет являться официальным началом процедуры медиации. В случае недостижения соглашения о проведении процедуры медиации иницилирующая сторона не лишается права на обращение в компетентный орган. Кроме того, предложение о проведении процедуры медиации может быть сделано судом или органом уголовного преследования.

При этом законодатель определил, что медиация по конфликтам, вытекающим из совершения преступления, должна проводиться в ходе уголовного судопроизводства. В качестве момента, заслуживающего особого внимания, следует отметить тот факт, что участие в медиации не может служить доказательством признания вины участником судопроизводства, являющимся стороной медиации.

Какие споры разрешаются?

Предметом медиации могут служить споры (конфликты), возникающие из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, а также рассматриваемые в ходе уголовного судопроизводства по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести, если иное не установлено законами Республики Казахстан.

В тексте Закона нет прямого указания на это, но, анализируя статью 27, можно прийти к выводу, что законодатель делает различия между гражданско-правовыми спорами (к которым совершенно справедливо относит споры, возникающие из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц) и конфликтами, рассматриваемыми в ходе уголовного судопроизводства.

Кто может быть медиатором?

Медиатор — это лицо, помогающее сторонам прийти к соглашению об урегулировании спора (конфликта). Им может быть независимое, беспристрастное, не заинтересованное в исходе дела физическое лицо, выбранное по взаимному согласию сторон медиации,

включенное в реестр медиаторов и давшее согласие на выполнение функции медиатора. Медиаторы могут быть профессиональными и непрофессиональными. Деятельность медиатора не является предпринимательской деятельностью, так что отсутствует необходимость постановки медиатора на учет в качестве индивидуального предпринимателя.

Реестр непрофессиональных медиаторов должен вести аким района в городе, города районного значения, поселка, аула (села), аульного (сельского) округа. Непрофессиональными медиаторами могут быть лица, достигшие совершеннолетнего возраста и состоя-

щие в реестре непрофессиональных медиаторов, для чего необходимо представить соответствующему акиму копию удостоверения личности, медицинские справки из медицинской организации, оказывающей наркологическую помощь, и психоневрологической организации, выданные по месту жительства претендента, справку об отсутствии судимости.

Реестр профессиональных медиаторов должны вести организации медиаторов — некоммерческие, негосударственные, самофинансируемые и самоуправляемые организации, созданные по инициативе медиаторов в организационно-правовых формах, предусмотренных Законом Республики Казахстан «О некоммерческих организациях». Не совсем понятно, сколько будет таких организаций, как они будут друг с другом координироваться, но, полагаем, что каждый, кто удовлетворяет требованиям, предъявляемым к медиаторам, сможет найти себе подходящую организацию для включения в соответствующий реестр.

Профессиональными медиаторами могут быть лица, имеющие высшее образование, достигшие двадцатипятилетнего возраста, имеющие документ (сертификат), подтверждающий прохождение обучения по программе подготовки медиаторов, утверждаемой в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан, и состоящие в реестре профессиональных медиаторов. Несмотря на то что такую программу подготовки Правительство Республики Казахстан еще не утвердило, различные организации уже активно ведут занятия по подготовке профессиональных медиаторов.

Результат разрешения спора. Правовые последствия

В результате успешно проведенной медиации согласно статье 27 Закона стороны



приходят к соглашению об урегулировании спора (конфликта), которое оформляется в письменном виде и подписывается сторонами. Такое соглашение должно содержать данные о сторонах медиации, предмете спора (конфликта), медиаторе, а также согласованные сторонами условия соглашения, способы и сроки их исполнения и последствия их неисполнения или ненадлежащего исполнения. Соглашение об урегулировании спора (конфликта) рассматривается как гражданско-правовая сделка, которая подлежит исполнению сторонами в добровольном порядке. Ответственность за неисполнение такой сделки наступает в соответствии с законодательством Республики Казахстан.

Интересно положение о том, что в случае, если спор уже находится на рассмотрении в суде, такое соглашение подлежит утверждению судом в соответствии с гражданским процессуальным законодательством. При этом соглашение об урегулировании спора и мировое соглашение, судя по планируемым изменениям в Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан, представляют собой разные понятия.

Не совсем понятно, зачем соглашение об урегулировании спора утверждается судом, если оно вступает в силу с момента подписания сторонами. Может ли сложиться на практике ситуация, когда соглашение подписано и исполнено одной стороной, а суд впоследствии такое соглашение не утвердит? Предполагается, что суд не утверждает мировое соглашение сторон и не будет утверждать соглашение об урегулировании спора, если это противоречит закону или нарушает чьи-либо права, свободы и законные интересы.

Этот момент роднит два соглашения — мировое соглашение и соглашение об урегулировании спора. Но между ними есть существенная разница: в случае достижения сторонами соглашения об урегулировании спора уплаченная государственная пошлина подлежит возврату. В случае, если сумма государственной пошлины является значительной, есть хороший способ ее вернуть посредством заключения договора о медиации, а впоследствии — соглашения об урегулировании спора. Даже в случае неисполнения оппонентом своих обязательств по такому соглашению об урегулировании спора предъявление такого соглашения, утвержденного судом, в последующем наверняка сможет оказать сильное влияние при рассмотрении спора о невыполнении условий соглашения об урегулировании спора. Следует отметить, что одним из оснований для отказа в принятии искового заявления вскоре будет наличие соглашения об урегулировании спора в порядке медиации. ❧

«Сегодня внесен проект постановления о продлении запрета на экспорт светлых нефтепродуктов (на 2012 г.), просьба поддержать. И все эти действия, по сути, будут осуществляться до 2015 г., когда завершится реконструкция трех заводов», — сказал С. Мынбаев на заседании правительства.

«Новости-Казахстан». 29.12.2011

Газовая отрасль

Казахстан выбрал LG Chem партнером по строительству второй фазы газохимического комплекса стоимостью \$4,3 млрд

Стратегическим партнером казахстанской стороны в проекте строительства второй фазы интегрированного газохимического комплекса в Атырауской области определена южно-корейская компания LG Chem, сообщил министр нефти и газа Республики Казахстан Сауат Мынбаев.

Известно, что Казахстан рассматривал в качестве возможных партнеров для этого проекта двух кандидатов — крупнейшего южно-корейского производителя химической продукции LG Chem Ltd. и International Petroleum Investment Co (IPIC, ОАЭ).

«Стратегическим партнером по второй фазе определена южно-корейская компания LG Chem, с которой в 2011 году мы подписали соглашение о создании СП с казахстанской компанией Kazakhstan Petrochemical Industries и меморандум относительно проектного финансирования», — сказал министр, выступая на VI Евразийском энергетическом форуме KAZENERGY в Астане.

«Мы уже подписали договор, стоимость фазы составляет 4,3 миллиарда долларов. Строительство планируем завершить в 2016 году», — добавил С. Минбаев.

Вторая фаза проекта строительства интегрированного газохимического комплекса предусматривает производство 800 тыс. тонн полиэтилена в год.

Первая фаза проекта предусматривает производство 500 тыс. тонн полипропилена в год.

Реализация первой фазы началась в 2010 г., завершить строительство планируется в 2015 г.

Генеральный подрядчик — китайская компания Sinopec Engineering.

Стоимость первой фазы составляет около \$2 млрд.

«Новости-Казахстан». 04.10.2011