

Федеральная нотариальная палата  
Центр нотариальных исследований

Серия «Библиотека нотариуса»

*Касану  
об  
ное!*

*Всрпе / ушорисея*

# Медиация в нотариальной деятельности

практическое пособие

Ответственные редакторы –  
С.К. Загайнова, Н.Н. Тарасов, В.В. Ярков



**ЦЕНТР МЕДИАЦИИ**

Уральской государственной юридической академии



**infotropic**  
media

Москва • Берлин

Инфотропик Медиа 2012

## **СОДЕРЖАНИЕ**

---

Вступительное слово Президента Федеральной нотариальной палаты М.И. Сазоновой .....	III
Предисловие .....	IV
Авторский коллектив .....	VII
Словарь основных терминов .....	XIV
<b>Глава I.</b>	
<b>Медиация как альтернативный способ урегулирования споров: общая характеристика .....</b>	<b>1</b>
§ 1. Этапы развития медиации .....	1
§ 2. Общая характеристика медиации .....	12
§ 3. Модели медиации .....	19
<b>Глава II.</b>	
<b>Правовое регулирование и практика медиации .....</b>	<b>23</b>
§ 1. Международное регулирование .....	23
§ 2. Правовое регулирование и практика медиации в России .....	33
<b>Глава III.</b>	
<b>Медиация в современной нотариальной практике .....</b>	<b>51</b>
§ 1. Основания для интеграции примирительных процедур в нотариальную деятельность .....	52
§ 2. Направления применения медиации в нотариальной практике .....	62
§ 3. Особенности законодательного регулирования примирительных процедур (медиации) в нотариальной деятельности .....	68

**Глава IV.**

<b>Медиация: понятие и организация</b> .....	75
Стадии медиации .....	78
Первая стадия – подготовка к медиации.....	78
Вторая стадия – процедура медиации.....	89
1. Вступительное слово медиатора .....	89
2. Презентация позиций сторон .....	100
3. Определение темы переговоров и вопросов для обсуждения .....	109
4. Выработка предложений по разрешению спора .....	114
5. Заключение медиативного соглашения и его оформление.....	127
Третья стадия – завершение медиации.....	135

**Глава V.**

<b>Техники медиатора</b> .....	139
§ 1. Коммуникативные техники медиатора .....	139
§ 2. Анализ конфликта .....	152
§ 3. Переговоры: анализ и подготовка.....	162

**Приложение № 1.****Профессиональное выгорание.****Как не выгореть на работе и сохранить**

<b>эмоциональное здоровье</b> .....	173
Вместо предисловия .....	173
Что традиционно понимается под профессиональным выгоранием.....	174
Этапы формирования синдрома профессионального выгорания .....	177
Симптоматика профессионального выгорания.....	180
Факторы, влияющие на возникновение синдрома профессионального выгорания .....	182

## Способы оценки уровня

профессионального выгорания.....	184
Как не выгореть на работе.....	196
Способы сохранения психического здоровья .....	196
Установки и стереотипы, их влияние на переживание трудностей и профессиональное выгорание .....	197
Потенциальные стрессоры и отношение к ним.....	204
Варианты управления стрессом .....	207
Типы стрессоров .....	208
Способы исследования состояния стресса .....	209
Что делать, если на Вас оказывают давление или пытаются манипулировать .....	212
Способы психологических защит .....	218
Советы по сохранению эмоционального здоровья и профилактике выгорания .....	220
Список использованной литературы.....	222

**Приложение № 2.**

<b>Образцы документов с комментариями</b> .....	225
I. Доверенность .....	225
Комментарий .....	225
Образец. Доверенность.....	227
II. Соглашение о применении процедуры медиации. Медиативная оговорка.....	228
Комментарий .....	228
Образец. Соглашение о применении процедуры медиации .....	230
Образец. Медиативная оговорка .....	232
III. Соглашение о проведении процедуры медиации .....	232
Комментарий .....	232
Образец. Соглашение о проведении процедуры медиации .....	234

IV. Медиативное соглашение .....	237
Комментарий .....	237
Образец. Медиативное соглашение .....	240

**Приложение № 3.**

<b>Сценарий проведения процедуры медиации .....</b>	<b>243</b>
---	------------

**Приложение № 4.**

<b>Схемы .....</b>	<b>269</b>
Международные акты .....	270
Согласительный регламент ЮНСИТРАЛ .....	270
Типовой закон ЮНСИТРАЛ о Международной коммерческой согласительной процедуре .....	271
Национальные акты РФ .....	272
Стратегии ведения переговоров .....	273
Принципы медиации .....	273
Стадии медиации .....	273
Стадия подготовки медиации .....	274
Этапы процедуры медиации .....	275
Этап вступительного слова медиатора .....	276
Этап презентации позиций сторон .....	277
Этап определения темы переговоров и вопросов для обсуждения .....	277
Этап выработки предложений по разрешению спора .....	278
Этап индивидуальной работы со сторонами (кокус) .....	279
Заключение медиативного соглашения .....	280
Стадия завершения медиации .....	281

**Приложение № 5.**

<b>Нормативные акты .....</b>	<b>283</b>
Федеральный закон «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» от 27.07.2010 № 193-ФЗ .....	283

Федеральный закон «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» от 27.07.2010 № 194-ФЗ .....	299
--	-----

судебной) система разрешения спора; «amicable dispute resolution» (дружественное урегулирование конфликтов); «accelerated dispute resolution» (ускоренное урегулирование споров); «appropriate dispute resolution» (надлежащее разрешение споров); «better dispute resolution» (лучшее разрешение споров); «innovative dispute resolution» (инновационное разрешение споров); «effective dispute resolution» (эффективное разрешение споров); «primary dispute resolution» (основной способ разрешения споров). В этой связи предлагается отказаться от использования прилагательного «альтернативные» и рассматривать всю совокупность способов разрешения (урегулирования) споров в качестве единой системы, включающей наравне с судебным разбирательством иные юрисдикционные (нотариат, исполнительное производство и др.), а также неюрисдикционные механизмы разрешения и урегулирования споров<sup>1</sup>.

## § 2. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА МЕДИАЦИИ

Общая характеристика предполагает рассмотрение ключевых, присущих только данному объекту признаков, отличающих его от других. Применительно к медиации существенные характеристики выражаются в том, что этот способ урегулирования правовых споров является внеюрисдикционным и имеет свою систему принципов. Рассмотрим каждый из этих признаков более подробно.

1) Медиация относится к внеюрисдикционным способам урегулирования правовых споров. В настоящее время система урегулирования правовых споров объединяет как внеюрисдикционные, так и юрисдикционные (осуществление правосудия, третейское разбирательство, нотариальное производство и т.д.) способы урегулирования споров. В рамках юрисдикционных процедур спор разрешается путем применения права, в медиации урегулирование спора осу-

ществляется путем согласования интересов сторон. Поэтому медиатор не занимается правоприменением, его задача заключается в организации совместной работы участников спора, направленной на поиск взаимоприемлемого для каждой стороны спора решения.

Деятельность органов гражданской юрисдикции осуществляется в рамках особой процессуальной, процедурной формы, которая регламентируется действующим законодательством. Медиация также представляет собой особым образом организованную процедуру, но это не юридическая процедура, а процедура организации и ведения переговоров, основывающаяся на стратегии сотрудничества спорящих сторон. Переговорная природа медиации предопределяет наличие следующей характеристики: в отличие от разрешения правовых споров в рамках системы гражданской юрисдикции (суды, нотариат, третейские суды, КТС и т.д.), когда уполномоченные лица выносят обязательное для участников правового спора решение, в процедуре медиации решение принимается не медиатором, а самими спорящими сторонами. Медиатор не обладает полномочиями по принятию обязательного для сторон решения, его деятельность заключается в организации и проведении переговоров между сторонами, направленных на совместный поиск решения по спору. Процедура медиации позволяет спорящим сторонам сохранять полный контроль над процедурой урегулирования конфликтной ситуации, лично участвовать в разработке содержания медиативного соглашения и тем самым управлять конфликтом. Спорящие стороны не передают спор на разрешение другим (сторонним) лицам, а сами участвуют в его разрешении. Эффективность процесса управления конфликтом обеспечивается наличием третьей нейтральной стороны – медиатора, который с помощью специальных навыков в сфере коммуникации, в анализе и управлении конфликтом, организации и проведении переговоров, проведении процедуры медиации, в совокупности с юридической подготовкой помогает сторонам в работе с конфликтной ситуацией.

<sup>1</sup> Калашникова С.И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции. М., 2011. С. 7–9.

Внеюрисдикционная переговорная природа медиации обуславливает наличие специфических черт, отличающих ее от судебной процедуры разрешения спора. Так, основная цель, реализуемая в рамках судопроизводства, заключается в разрешении спора государственным судом и вынесении судебного решения, обязательного для всех участников спора. В процедуре медиации цель медиатора заключается в организации эффективных переговоров и достижении соглашения, отвечающего интересам обеих сторон.

При рассмотрении дела в суде основными участниками являются стороны, которые подчиняют свое поведение тому решению, которое примет судья, обладающий государственно-властными полномочиями. В процедуре медиации также основными участниками являются стороны спора, но именно они определяют условия медиативного соглашения. Медиатор с помощью специальных знаний и навыков помогает в их совместной работе по преодолению конфликтной ситуации. Обращение к суду за разрешением спора автоматически предопределяет гласность всей процедуры, в то время как урегулирование спора в рамках процедуры медиации является конфиденциальным.

В основу современной модели гражданского процесса положена состязательная форма судопроизводства, которая противопоставляет стороны в процессе, побуждает их к состязанию, соперничеству. Это также предопределяет наличие детальной регламентации процесса, существование процессуальной формы, четкого распределения обязанностей по доказыванию. В процедуре медиации отношения между сторонами направлены на сотрудничество, совместную работу по преодолению спора, поэтому процедура не формализована, нет необходимости в применении правил доказывания.

Отличия существуют и в итоговом результате: при рассмотрении спора в суде, как правило, результатом является «выигрыш-проигрыш», поскольку удовлетворение требований одной из сторон автоматически означает отказ в удовлетворении требований другой стороны. Медиация имеет своим результатом «выигрыш-

выигрыш», поскольку медиативное соглашение принимается сторонами только при условии, что оно в равной мере удовлетворяет как интересам одной стороны, так и интересам другой стороны. Различия в результатах объясняются тем, что в рамках судебного процесса основания для решения определяются в прошлых отношениях между сторонами, в то время как в процедуре медиации основание решения находится в будущем взаимодействии сторон.

2) *Сущность медиации раскрывается в особой системе принципов*, которые в своей совокупности определяют индивидуальные особенности этого института. В литературе существуют различные подходы к определению принципов медиации<sup>1</sup>. Общепринято рассматривать медиацию через систему, включающую следующие принципы: добровольность, нейтральность, равноправие и сотрудничество сторон, конфиденциальность.

**Добровольность участия в медиации.** Этот принцип пронизывает всю медиацию, и его действие проявляется в следующих аспектах:

- а) стороны добровольно принимают решение об избрании медиации в качестве способа урегулирования спора;
- б) своим согласием на участие в медиации они определяют динамику развития процедуры (согласовывают дату и время начала проведения процедуры медиации, могут в любое время сделать перерыв, прекратить процедуру медиации);
- в) заключенное медиативное соглашение исполняется сторонами добровольно.

Добровольность касается не только сторон, но и самого медиатора. Медиатор добровольно принимает решение об оказании помо-

<sup>1</sup> Обзор точек зрения, исследование системы принципов медиации см.: *Калашикова С. И.* Медиация в сфере гражданской юрисдикции. С. 19–52.

щи по проведению процедуры медиации, может прекратить процедуру, если она нецелесообразна.

На практике в ряде государств медиация рассматривается как обязательный досудебный этап урегулирования спора, в других – судьи могут направить стороны по гражданскому делу на медиацию, которая для последних будет обязательной. Как видим, и в первом и во втором случае принцип добровольности имеет некоторые ограничения в плане принятия решения об избрании медиации в качестве способа по урегулированию спора. Но несмотря на эти ограничения, другие аспекты добровольности действуют в полной мере.

**Нейтральность медиатора.** В медиации сторонам непосредственную помощь в урегулировании спора оказывает медиатор. Он организует взаимодействие сторон, направляет их к поиску решения, в котором реализуются их интересы. В связи с этим, чтобы помощь была эффективна, медиатор должен быть независим и беспристрастен. Независимость означает, что до момента встречи со сторонами медиатор ничего не знал о сути спора, не состоял ни с одной из сторон в служебных, деловых, семейных, дружеских отношениях, не имеет какой-то личной заинтересованности в принимаемом решении. Беспристрастность означает, что медиатор во время медиации «равноудален от сторон», не имеет какого-то предпочтения, не ставит ни одну сторону в преимущественное положение. В своей совокупности независимость и беспристрастность составляют содержание принципа нейтральности медиатора. Нейтральность медиатора обеспечивается наличием у него специальной подготовки, позволяющей на практике реализовать все принципы медиации в полной мере.

**Равноправие и сотрудничество сторон.** Данный принцип включает в себя две важные составляющие: стороны наделяются равными полномочиями и они не состязаются, а совместно объединяют свои усилия против существующей проблемы. Особенность медиации как внесудебного способа урегулирования спора проявляется в особом характере взаимодействия сторон спора.

Поскольку медиация представляет собой определенным образом организованные переговоры, основывающиеся на стратегии сотрудничества, то данная процедурная особенность проявляется в действии этого принципа. Если стороны, несмотря на все усилия медиатора, не демонстрируют готовность совместно искать варианты урегулирования спора, то такой спор не может быть урегулирован в рамках медиации, а за его разрешением необходимо обращаться в юрисдикционные органы. Условия для сотрудничества создает равноправие сторон, которое обеспечивает одинаковые для сторон медиации возможности лично участвовать в принятии решений как по процедурным, так и по содержательным вопросам, касающимся предмета спора.

**Конфиденциальность.** В отличие от большинства юрисдикционных процедур медиация основывается на принципе конфиденциальности, позволяющем сохранять в тайне сведения, которые обсуждались сторонами в медиации. Действие конфиденциальности распространяется как на медиатора, так и на стороны. Если соблюдение конфиденциальности для медиатора является его профессиональной обязанностью, то стороны сами своим соглашением определяют ее границы. Конфиденциальность распространяется на сам факт обращения к медиатору, на выбор медиации как внесудебного способа урегулирования спора. К участию в процедуре медиации допускаются только непосредственные участники. Присутствие публики, трансляции по телевидению, радио не допускаются. Все сведения, факты, обстоятельства, условия заключенного медиативного соглашения остаются известными только сторонам и медиатору и не подлежат разглашению другим лицам. Если медиация проводилась после возбуждения дела в суде, то принцип конфиденциальности будет иметь ограниченное действие, поскольку о самом факте проведения медиации, условиях заключенного соглашения становится известно суду. Гарантии реализации принципа конфиденциальности, как правило, закрепляются на законодательном уровне. Например, во многих государствах в за-

коне существуют правила, запрещающие вызывать медиатора, сотрудников организаций, которые проводят медиацию, в качестве свидетелей по тем обстоятельствам, которые стали им известны в связи с организацией и проведением процедуры медиации.

Все принципы имеют самостоятельное значение, но они действуют совокупно. Действие одного принципа обеспечивает действие другого, в этом и проявляется их системность. Если нет условий для действия хотя бы одного принципа, то следует констатировать отсутствие условий для применения медиации как внеюрисдикционного способа урегулирования спора. В такой ситуации следует выбирать другие способы разрешения споров.

С учетом приведенных характеристик можно выделить следующие особенности медиации как альтернативного способа урегулирования споров.

1. Медиация, в отличие от юрисдикционных процедур, дает возможность контролировать сторонам саму процедуру урегулирования спора, а главное, ее результат, поскольку медиативное соглашение разрабатывается и заключается самими сторонами. Кроме этого медиация расширяет возможности сторон по выбору оптимального решения конфликтной ситуации: в отличие от юрисдикционных способов стороны в медиации не связаны предметом и основанием иска, поэтому вправе договориться о любых условиях урегулирования спора, не противоречащих действующему законодательству.
2. Медиация является негласной процедурой, медиаторы имеют свидетельский иммунитет, стороны сами определяют границы конфиденциальности информации, ставшей им известной в связи с организацией и проведением процедуры медиации. В настоящее время в связи с активным внедрением интернет-технологий в деятельность судов, информация об участниках судебных процессов становится все более открытой. В этой связи, если есть необходимость в сохранении какой-либо тай-

ны, процедура медиации при соблюдении базовых условий может стать альтернативой судебному процессу.

3. Медиация менее затратна по времени, ресурсам. Как показывает практика Центра медиации УрГЮА, урегулирование спора в медиации исключает дальнейшее обжалование итогового судебного акта, предотвращает подачу новых исков, в связи с добровольным исполнением медиативного соглашения нет необходимости прибегать к мерам принудительного исполнения.
4. Процедура медиации более гибкая, неформальна, в законе отсутствуют жесткие процедурные правила. Проведение процедуры медиации, как правило, определяется специальными регламентами, не имеющими нормативной природы.
5. Существенная особенность медиации заключается в том, что медиативные соглашения, поскольку они направлены на реализацию интересов каждой спорящей стороны, исполняются добровольно и не требуют обращения к принудительному исполнению. Отсюда вытекает еще одна особенность: стороны, получив опыт урегулирования спора в рамках медиации, научившись действовать в стратегии сотрудничества, часто сохраняют партнерские отношения.

### § 3. Модели медиации<sup>1</sup>

При применении медиации в юрисдикционной деятельности важно учитывать, что в современных практиках отчетливо различаются две основные юридические модели, в которых реализуется процедура медиации: частная и интегрированная. Выделение данных видов имеет большое практическое значение, так как является основанием для дифференциации подходов в правовом регулировании.

<sup>1</sup> Подробный анализ существующих в современной зарубежной и российской практике моделей и видов медиации дан С.И. Калашниковой. См.: Калашникова С.И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции. С. 52–71.



1. *Частная медиация* рассматривается и регламентируется как самостоятельный вид профессиональной деятельности по урегулированию правовых споров. Реализация данной модели предполагает введение отдельных организационно-правовых форм осуществления деятельности по проведению примирительных процедур, обеспечивающих институционализацию медиации как альтернативного способа разрешения правовых споров. Как правило, это осуществляется путем принятия отдельных законодательных актов, в которых регламентируются общие положения о медиации как альтернативной процедуре разрешения споров, раскрываются ее принципы, закрепляются правовые гарантии института медиации, регламентируются требования, предъявляемые к медиаторам и организациям, оказывающим помощь в урегулировании споров посредством медиации. В частности, такие специальные законы приняты в Австрии, Словении, США и других странах.

Принятие в России Закона о медиации свидетельствует, что российский законодатель также исходит из необходимости разграничения частной и интегрированной модели медиации. Во всяком случае, с позиций принятого разграничения российский Закон о медиации закрепляет модель именно частной медиации, позволяющей формировать отдельный институт альтернативного урегулирования правовых споров.

Важно подчеркнуть, что частная модель медиации не может реализовываться в деятельности юрисдикционных органов. Для обеспечения их активного участия в продвижении примирения сторон как приоритетного способа решения спора принято формировать конструкцию интегрированной медиации, рассчитанную на особенности юрисдикционной деятельности и учитывающую специфику процедур, в которых эта деятельность осуществляется. Относительно же частной медиации должны быть разработаны и закреплены механизмы взаимодействия субъектов юрисдикционной деятельности и субъектов частной медиации в рамках процессуальных форм и требований.

2. *Интегрированная медиация* рассматривается и регламентируется как специальная процедура и форма деятельности юрисдикционных органов (судов, нотариата, судебных приставов-исполнителей и т.д.), направленная на примирение сторон в рамках юридического процесса.

Поскольку в интегрированной модели медиация рассматривается как одна из дополнительных компетенций субъектов, реализующих юрисдикционную деятельность, то правовое регулирование интегрированной медиации осуществляется не специальным законом, а в рамках отраслевого законодательства, которое регламентирует деятельность того или иного юрисдикционного органа. Так, практика стран, активно развивающих институт медиации, показывает: если медиацией занимаются суды, то такая функция закрепляется, а процедура регулируется процессуальным законодательством; если нотариусы, то соответствующими законами о нотариате; если служба судебных приставов-исполнителей, то законами, регламентирующими деятельность этой службы. Именно по такому пути идет, в частности, развитие интегрированной медиации в США и ряде европейских стран. Такой подход оправданно использовать и в отношении нотариальной деятельности в России. Возможность и оправданность его реализации имеют основания как в формальных условиях, так и сущности нотариальной практики.

Модели медиации выделяются и по иным основаниям. Так, С.И. Калашникова в зависимости от задач, оснований разрешения спора, квалификации и роли медиатора, навыков, необходимых медиатору для проведения примирительной процедуры, выделяет классическую, расчетную, оценочную и терапевтическую модели медиации<sup>1</sup>. Ниже приводится разработанная С.И. Калашниковой сравнительная таблица этих моделей<sup>2</sup>.

<sup>1</sup> Калашникова С.И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции. С. 68–71.

<sup>2</sup> Там же. С. 244–245.

Модели медиации				
	Классическая	Расчетная	Оценочная	Терапевтическая
<b>Основная цель</b>	Урегулирование спора в соответствии с интересами сторон	Урегулирование спора путем справедливого распределения ресурса	Урегулирование спора путем заключения, исходя из действующих норм права	Восстановление дружественных отношений сторон, урегулирование спора в соответствии с их интересами
<b>Метод (модель переговоров)</b>	Гарвардский метод (интегративные переговоры)	Позиционные переговоры	Позиционные переговоры	Гарвардский метод (интегративные переговоры)
<b>Основной подход к спору</b>	Исходя из интересов сторон	Исходя из позиций при самостоятельном определении сторонами сути проблемы	Исходя из действующих норм права	Исходя из интересов сторон, психо-эмоциональных и поведенческих факторов
<b>Специальные требования к медиатору</b>	Наличие медиационных компетенций юридического образования	Нет	Юридическое образование	Наличие медиационных компетенций, знание психологии
<b>Основные функции медиатора</b>	Организация интегративных переговоров, содействие поиску взаимовыгодного решения	Организация позиционных переговоров, содействие продвижению к соглашению путем взаимных уступок	Организация позиционных переговоров, содействие осознанию правового решения проблемы	Организация интегративных переговоров, снятие психо-эмоционального напряжения
<b>Результат</b>	Консенсус (креативное решение)	Компромисс	Соглашение, максимально приближенное к решению суда	Консенсус (креативное решение)
<b>Сфера применения</b>	Гражданские (в широком смысле) дела	«Расчетные» дела	Гражданские (в широком смысле) дела	Дела, возникающие из семейных отношений