

## СУЩЕСТВЕННЫЕ УСЛОВИЯ МЕДИАТИВНОЙ ОГОВОРКИ

Обсуждаемая в теории процессуального права природа процессуальных соглашений на данном этапе развития научной мысли позволяет утверждать, что такие соглашения сочетают в себе материальный и процессуальный аспект. В таком случае считаем позволительным заимствовать наработки теории гражданского права о существенных условиях договора при рассмотрении соглашений, заключаемых в процедуре медиации.

Существенными являются условия, которые необходимы и достаточны для заключения договора. Исходя из положений ГК (ст. 432) можно выделить три группы существенных условий договора: 1) условия о предмете договора; 2) условия, которые названы в законе в качестве необходимых для данного вида договора; 3) условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение<sup>1</sup>.

Рассмотрим последовательно указанные виды существенных условий на примере соглашения о применении процедуры медиации.

*Предмет* договора уточняется В.В. Витрянским как предмет обязательства, вытекающего из договора и представляет собой действия (или бездействие), которые должна совершить обязанная сторона (или соответственно воздержаться от их совершения)<sup>2</sup>. По мнению М.Н. Семякина, в качестве предмета договора могут выступать различные блага, в том числе вещи, результаты работ, услуги, ценные бумаги<sup>3</sup>. Указанные характеристики представляют собой два направления в понимании предмета в теории гражданского права.

Обратимся к дефиниции медиативной оговорки. Соглашение о применении процедуры медиации – 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 (п. 5 ст. 2 ФЗ от 27.07.2010 № 193-ФЗ (ред. от 23.07.2013) «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедура медиации)»<sup>4</sup>, далее – Закон и медиации). Приведенное положение закона позволяет назвать предметом медиативной оговорки *действие по урегулированию спора посредством медиации*. Проблематично в качестве предмета назвать какой-либо результат услуги, поскольку исходя из смысла процедуры медиации, рассматриваемый этап является начальным, несмотря на это предусмотрена письменная форма медиативной оговорки.

*Вторую группу условий* возможно установить из содержания специального закона, и, в первую очередь, из приведенной выше дефиниции, поскольку, по замечанию В.В. Витрянского, среди всех условий всякого договора необходимо выделять те, которые составляют видообразующие признаки соответствующего договорного обязательства (отражают природу договора) и поэтому включаются законодателем в само определение того или иного договора. Такие условия, бесспорно, являются существенными условиями договора, ибо, называя их (включая в определение договора), законодатель тем самым дает понять, что указанные условия необходимы для данного вида договорного обязательства<sup>5</sup>.

Дефиниция указывает на такое существенное условие, как конкретное правоотношение, из которого может возникнуть спор. Анализ иных положений Закона о медиации не выявил иных существенных условий.

Третий блок условий традиционно в любом виде договоров является самым обширным. В сущности, таковыми могут стать диспозитивные нормы, регулирующие правоотношение, а также в силу принципа свободы договора любые условия, сформулированные сторонами в качестве модели поведения и отсутствующие в нормативных актах.

Остановимся на анализе диспозитивных положений Закона о медиации, которые можно обговаривать сторонам в медиативной оговорке.

Во-первых, это условие о сроке, в течение которого сторона, получившая предложение об обращении к процедуре медиации, должна дать ответ (ч. 5 ст. 7 Закона о медиации).



Во-вторых, условие о запрете обращаться в Государственный суд в период проведения процедуры медиации (ст. 4 Закона о медиации).

В-третьих, отказаться от правила конфиденциальности (ст. 5 Закона о медиации).

В-четвертых, кандидатура медиатора.

Было бы правильным в ст. 7 Закона о медиации указать перечень возможных условий, уместных для медиативной оговорки.

---

<sup>1</sup> См. *Гражданское право: учебник* в 2 т. / под ред. Б.М. Гонгало. М.: Статут, 2016. Т. 2. С. 156–157.

<sup>2</sup> См. *Витрянский В.В.* Реформа российского гражданского законодательства: промежуточные итоги. М.: Статут, 2016 // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

<sup>3</sup> *Гражданское право: учеб.* в 2 т. / под ред. Б.М. Гонгало. М.: Статут, 2016. Т. 2. С. 157.

<sup>4</sup> *Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации):* Федер. закон от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ (ред. от 23.07.2013) // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

<sup>5</sup> *Витрянский В.В.* Реформа российского гражданского законодательства: промежуточные итоги. М. СТАТУТ, 2016 // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

**И. А. Маньковский**

*Международный университет «МИТСО»,  
г. Минск*

## **ИМПЕРАТИВНЫЕ НОРМЫ КАК ПРАВОВОЕ СРЕДСТВО РЕГУЛИРОВАНИЯ ЭКОНОМИЧЕСКИХ ОТНОШЕНИЙ**

Гражданское право, как отрасль, использующая диспозитивный метод правового регулирования, содержит большое количество императивных норм, предназначение и процедура применения которых существенно отличается от предназначения и процедуры применения норм диспозитивных, что послужило основанием проведения исследования места и предназначения императивных норм в системе гражданского права. Гражданское право как основная отрасль частного права используется государством в процессе регулятивного воздействия на участников экономической деятельности, которое может быть прямым, квазирегулированием, сорегулированием<sup>1</sup>. Осуществление экономической деятельности сопряжено с возможностью причинения вреда государству, обществу что предопределяет необходимость государственного вмешательства в частные дела посредством включения в состав гражданского права императивных норм.

Интерес государства в надлежащем развитии общественных отношений, регулируемых нормами гражданского права, занимает не меньшую долю, чем интерес частный, интерес отдельных субъектов, которые, в свою очередь, заинтересованы в эффективной деятельности государства по защите их прав и законных интересов. Гарантированная реализация государственного интереса в процессе участия частных лиц в экономической деятельности, по нашему мнению, возможна только одним путем – посредством использования в процессе гражданско-правового регулирования, наряду с диспозитивными, обязательных для исполнения императивных норм, не предполагающих самостоятельной деятельности субъектов по установлению своих прав и обязанностей.

Гражданско-правовые императивные нормы отличаются от диспозитивных используемыми в них формулировками и предоставляемыми субъектам возможностями. Содержательно императивная норма представляет собой необходимый государству вариант поведения субъектов и не содержит каких-либо дополнительных указаний по ее применению, свойственных диспозитивным нормам. Отличительной особенностью императивных норм является то, что субъекты, вступившие в гражданско-правовое отношение либо, когда это необходимо, принявшие решение о применении императивной нормы, обязаны в точности соблюдать ее предписания.

Следовательно, императивные гражданско-правовые нормы используются в том случае, когда необходимо направить поведение субъектов в нужном государству русле, создать правовые условия участия в экономической деятельности, гарантирующие желаемый правовой и фактический (экономический) результат<sup>2</sup>.