



ПРАВИТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 238

от 7 мая 2015 г.

Кишинэу

Об утверждении закона о медиации

Правительство ПОСТАНОВЛЯЕТ:

Одобрить и представить Парламенту на рассмотрение проект закона о медиации.

Премьер-министр

КИРИЛ ГАБУРИЧ

Министр юстиции

Владимир Гросу

Министр финансов

Анатол Арапу

ПАРЛАМЕНТ РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА**ЗАКОН****о медиации**

Парламент принимает настоящий органический закон.

**Глава I
Общие положения****Статья 1. Область применения**

Настоящий закон определяет статус медиатора (посредника), организационные формы деятельности медиатора и требования к регистрированию организаций, осуществляющих медиацию, принципы осуществления и последствия медиации, особенности медиации в конкретных областях, а также устанавливает полномочия государственных органов и учреждений в области медиации.

Статья 2. Понятия

Для целей настоящего закона используются следующие понятия:

а) *медиация* - альтернативный способ урегулирования споров по взаимному соглашению в рамках структурированного, гибкого и конфиденциального процесса, реализуемого при содействии одного или нескольких медиаторов;

б) *медиатор* – третье лицо, аттестованное в соответствии с настоящим законом и осуществляющее процесс медиации в целях урегулирования споров между сторонами;

с) *организация, осуществляющая медиацию* – юридическое лицо, не преследующее цели извлечения прибыли, обеспечивающее в соответствии с настоящим законом эффективное осуществление медиативной деятельности, продвижение медиативных услуг, установление правил осуществления процесса медиации, установление порядка расчета гонорара медиаторов, предоставление помещений для проведения встреч в процессе медиации, оказание иных услуг в целях эффективного осуществления медиативной деятельности, зарегистрированной Министерством юстиции;

д) *поставщик услуг по профессиональной подготовке* – юридическое лицо, аккредитованное Советом по медиации, организующее курсы

начальной и/или непрерывной подготовки медиаторов согласно стандартам обучения в данной области, утвержденным Советом по медиации.

е) *спор* – любой конфликт между двумя или более физическими и/или юридическими лицами, который является или может стать объектом рассмотрения в судебной инстанции или арбитраже;

ф) *сторона* – любое физическое или юридическое лицо, в том числе орган власти, выражающее согласие урегулировать спор посредством медиации.

Статья 3. Деятельность медиатора

(1) Медиатор осуществляет общественно полезную деятельность свободного профессионала, которая не является предпринимательской деятельностью и не может быть отнесена к таковой.

(2) Деятельность медиатора осуществляется на равных для всех лиц условиях, независимо от расы, цвета кожи, национальности, этнического происхождения, языка, религии, пола, взглядов, политической принадлежности, имущественного положения, социальной принадлежности или любого другого подобного признака

(3) Деятельность медиатора может осуществляться на платной или бесплатной основе.

(4) Деятельность медиатора совместима с любой другой профессией или деятельностью, если иное не предусмотрено законодательными актами, регламентирующими соответствующие профессии или виды деятельности.

(5) Медиатор может осуществлять свою деятельность в рамках бюро медиации или организации, осуществляющей медиацию.

Статья 4. Основные принципы медиации

Медиация осуществляется на основе следующих принципов:

- a) добровольное участие в медиации;
- b) конфиденциальность;
- c) свободный выбор медиатора;
- d) равенство сторон процесса медиации;
- e) независимость, нейтральность и беспристрастность медиатора;
- f) гибкость процесса медиации.

Статья 5. Конфликт интересов

(1) Если на этапе инициирования или в ходе медиации возникает обстоятельство, которое может повлиять на ее цель, на нейтральность или беспристрастность медиатора, таковой обязан воздержаться от медиации спора и довести этот факт до сведения сторон.

(2) Медиатор не вправе действовать в качестве арбитра по урегулированию спора, в котором он был назначен медиатором.

(3) Не может быть выбрано в качестве медиатора лицо, которое ранее представляло интересы одной из сторон в судебной инстанции или в арбитраже, или которое оказывало иное содействие в связи с предметом спора.

(4) После прекращения процесса медиации медиатор не вправе представлять стороны или одну из сторон в судебной инстанции или в арбитраже при разрешении спора, для урегулирования которого он был назначен в качестве медиатора. В случае если в качестве медиатора был выбран адвокат, последний не вправе соглашаться на последующее оказание содействия или представление интересов любой из сторон процесса медиации в связи с конфликтом, разрешаемым посредством медиации.

(5) В случае если медиатором является нотариус, последний не вправе наделять исполнительной надписью/силой сделку, заключенную сторонами в процессе медиации.

Статья 6. Конфиденциальность

(1) Процесс медиации не является открытым, кроме случая, когда стороны договорились об ином.

(2) Медиатор обязан соблюдать конфиденциальность информации, выявленной до начала и/или в процессе медиации, в том числе после приостановления или прекращения деятельности медиатора. Медиатор обязан предупредить участников процесса медиации об обязанности сохранять конфиденциальность информации. Медиатор вправе, при необходимости, настаивать на подписании соглашения или положения о конфиденциальности.

(3) В процессе медиации медиатор не вправе раскрывать информацию, с которой ознакомился во время отдельных заседаний с представителями сторон, и не вправе обсуждать подобную информацию с другой стороной без согласия соответствующей стороны.

(4) В случае если в процессе спора, ставшего предметом медиации, возникают сложные вопросы, медиатор, с согласия сторон, может запросить мнение одного или нескольких специалистов в соответствующей области.

(5) Медиатор не обязан соблюдать конфиденциальность информации, которая ему становится известна в процессе медиации, и обязан уведомить компетентные органы, если раскрытие информации направлено на защиту высших интересов ребенка или предупреждение и/или пресечение преступления, за исключением случаев, предусмотренных ст. 276 Уголовно-процессуального кодекса Республики Молдова, №122-XV от 14 марта 2003 г.

Статья 7. Запрет на разглашение информации и заслушивание участников процесса медиации

(1) В целях обеспечения конфиденциальности процесса медиации стороны, медиатор или любое другое лицо, участвовавшее в процессе медиации, не вправе разглашать и не вправе приводить в другом процессе медиации, в судебной инстанции или в арбитраже, или вне процесса информацию, с которой он ознакомился в рамках процесса медиации или в связи с его осуществлением. Запрещается разглашать, в том числе, следующую информацию:

- a) предложение одной из сторон инициировать процесс медиации или выражение согласия одной из сторон участвовать в процессе медиации;
- b) мнения или предложения, выраженные одной из сторон, в отношении урегулирования спора на основе взаимного соглашения;
- c) заявления, сделанные стороной в рамках процесса медиации;
- d) согласие принять предложения медиатора, выраженное одной из сторон;
- e) акты, составленные исключительно для целей процесса медиации.

(2) В отступление от ч. (1), с письменного согласия сторон разрешается разглашение конфиденциальной информации, если подобное разглашение необходимо в контексте законодательных процедур в отношении реализации прав, вытекающих из медиативного соглашения.

(3) С письменного согласия сторон медиатор вправе давать показания в их пользу, при этом исключается дальнейшее участие медиатора в процессе медиации.

(4) В целях обеспечения конфиденциальности процесса медиации, на основании закона и в соответствии с установленными им условиями, медиатор и участники процесса медиации не могут быть заслушаны по фактам или актам, с которыми они ознакомились в рамках процесса медиации. В порядке исключения, согласно ч. (5) ст. 6, медиатор может быть вызван в качестве свидетеля.

Глава II

Полномочия государственных органов в области медиации

Статья 8. Министерство юстиции

Министерство юстиции осуществляет следующие функции в области медиации:

- a) разрабатывает, координирует и мониторизирует внедрение директивных документов в области медиации;
- b) учреждает Совет по медиации и утверждает Положение об организации и функционировании Совета по медиации на основе проведенной с ним консультации;

- с) утверждает Положение об аттестации медиаторов после проведения консультации с Советом по медиации;
- д) утверждает Положение об аккредитации поставщиков услуг по профессиональной подготовке медиаторов после проведения консультации с Советом по медиации;
- е) выдает аттестат медиатора;
- ф) приостанавливает и прекращает деятельность медиатора;
- г) утверждает положение о регистрации бюро медиации и организаций, осуществляющих медиацию;
- h) ведет Государственный реестр медиаторов;
- і) по предложению Совета по медиации разрабатывает и представляет Министерству финансов проект бюджета, предназначенного для медиации, гарантируемой государством;
- ј) осуществляет иные функции, предусмотренные настоящим законом.

Статья 9. Совет по медиации

(1) Совет по медиации (в дальнейшем – Совет) является коллегиальным органом, со статусом юридического лица публичного права, созданным в соответствии с настоящим законом в целях реализации политик в области медиации. Совет имеет печать со своим наименованием на государственном языке.

(2) Совет состоит из 9 членов, а именно:

- а) пять медиаторов;
- б) представитель гражданского общества;
- с) один член, назначенный Национальным советом по юридической помощи, гарантируемой государством;
- д) представитель адвокатов, назначенный Советом Союза адвокатов;
- е) представитель нотариусов, назначенный Советом Нотариальной палаты.

(3) Члены Советов, предусмотренные п. а) и б) части (2) настоящей статьи, выбираются согласно утвержденному Министерством юстиции положению на основе открытого конкурса. Для членов Совета, указанных в п. с) – е) части (2) настоящей статьи, ответственный орган назначает по одному резервному члену.

(4) Срок полномочий членов Совета составляет 4 года. Члены Совета не могут осуществлять полномочия более двух сроков подряд.

(5) Совет созывается на очередные заседания один раз в месяц. Заседание Совета правомочно принимать решения, если в нем участвуют не менее 7 членов. За участие в каждом из очередных заседаний члены Совета получают вознаграждение в размере одной десятой (1/10) средней заработной платы по экономике.

(6) Совет принимает решения большинством голосов присутствующих членов. Процедура голосования не допускает воздержания от участия в голосовании. Отдельное мнение члена Совета прилагается к решению.

(7) Членство в Совете прекращается:

- a) по окончании срока полномочий,
- b) по заявлению,
- c) в случае смерти,
- d) путем отзыва.

(8) Член Совета может быть отозван до истечения срока полномочий, если он не отвечает требованиям, выдвигаемым к кандидатам на должность члена Совета, установленным в Положении об организации и функционировании Совета, или если он больше не состоит в назначившем его органе. Отзыв члена Совета осуществляется по ходатайству Совета на основании решения назначившего его органа, принимаемого тайным голосованием большинством голосов членов Совета. Новый член Совета назначается на новый срок.

(9) Для осуществления своих функций Совет может создавать специальные комиссии. Полномочия, порядок создания и функционирования комиссий устанавливаются положениями, утвержденными Министерством юстиции по предложению Совета.

(10) Материально-техническое оснащение и делопроизводство Совета обеспечиваются Министерством юстиции.

Статья 10. Функции Совета

(1) Совет осуществляет следующие функции:

a) продвигает медиацию в качестве альтернативного способа урегулирования споров;

b) вносит предложения и участвует в разработке политик и в усовершенствовании нормативной базы в области медиации;

c) внедряет политики в области медиации, включая медиацию, гарантируемую государством;

d) разрабатывает проекты нормативных актов, необходимых для обеспечения функционирования Совета и осуществления деятельности медиатора, в соответствии с настоящим законом, и представляет их Министерству юстиции для продвижения;

e) утверждает Кодекс профессиональной этики медиатора;

f) устанавливает и утверждает стандарты начальной и непрерывной подготовки медиаторов и аккредитует поставщиков услуг по профессиональной подготовке, согласно положению, утвержденному Министерством юстиции;

g) контролирует порядок организации и проведения курсов по медиации, а также порядок соблюдения стандартов начальной и непрерывной подготовки медиаторов;

h) обеспечивает проведение аттестационных экзаменов для медиаторов;

i) принимает решение о выдаче аттестатов медиаторам, а также решение о приостановлении, прекращении и возобновлении статуса медиатора;

j) рассматривает жалобы, связанные с деятельностью медиаторов, констатирует дисциплинарные нарушения и выносит решение о наложении дисциплинарных взысканий на медиаторов;

k) ведет перечень поставщиков услуг по начальной и непрерывной профессиональной подготовке, составляет прочие информационные материалы и содействует доступу к ним заинтересованных лиц, государственных органов, судебных инстанций и органов уголовного преследования;

l) представляет Министерству юстиции предложения по расходам на осуществление медиации для включения таковых в государственный бюджет;

m) представляет Министерству юстиции полугодовые отчеты об использовании финансовых средств, предназначенных для медиации, гарантируемой государством;

n) разрабатывает и внедряет пилотные модели и программы в области медиации;

o) осуществляет другие функции в соответствии с настоящим законом.

(2) По требованию Министерства юстиции Совет представляет отчеты о своей деятельности. Ежегодно в феврале Совет публикует на своем официальном сайте годовой отчет о внедрении политик в области медиации, запрашивая с этой целью информацию у медиаторов, организаций, осуществляющих медиацию, судебных инстанций, органов уголовного преследования, государственных органов и прочих учреждений и организаций.

Статья 11. Председатель Совета

(1) Совет возглавляет председатель, который избирается сроком на 2 года тайным голосованием большинством голосов членов Совета. Председатель Совета может быть назначен на два последовательных срока. В течение срока полномочий председатель может быть отозван приказом Министерства юстиции по предложению большинства избранных членов Совета.

(2) Председатель Совета осуществляет следующие функции:

- a) представляет Совет в отношениях с физическими и юридическими лицами из Республики Молдова и из-за рубежа;
- b) организует и возглавляет заседания Совета;
- c) подписывает решения, принятые Советом;
- d) организует исполнение решений Совета;
- e) осуществляет другие функции, предусмотренные Положением о деятельности Совета по медиации.

Глава III

Статус и организационные формы деятельности медиатора

Статья 12. Условия получения статуса медиатора

(1) Медиатором может стать лицо, отвечающее в совокупности следующим требованиям:

- a) обладает полной дееспособностью;
- b) является обладателем диплома о высшем лицензионном образовании;
- c) ранее не осуждался за умышленное тяжкое, особо тяжкое и чрезвычайно тяжкое преступление;
- d) не имеет непогашенной судимости за незначительные преступления и преступления средней тяжести;
- e) обладает безупречной репутацией;
- f) по состоянию здоровья пригоден к занятию данной профессиональной деятельностью;
- g) окончил курсы начальной подготовки медиаторов;
- h) выдержал аттестационный экзамен на медиатора.

(2) Статус медиатора подтверждается аттестатом, выданным Министерством юстиции в соответствии с условиями Положения об аттестации медиаторов. Аттестат медиатора выдается за плату в размере 450 леев, которая вносится на счет Министерства юстиции.

(3) Лицо, отвечающее условиям п. а) – е) ч. (1) настоящей статьи и получившее статус медиатора за рубежом, вправе ходатайствовать перед Советом о признании статуса медиатора, согласно Положению об аттестации медиаторов.

(4) Иностранцы граждане или лица без гражданства могут получить статус медиатора в Республике Молдова, если отвечают требованиям, предусмотренным ч. (1) настоящей статьи.

Статья 13. Начальная и непрерывная подготовка медиаторов

(1) Начальная и непрерывная подготовка медиаторов обеспечивается поставщиками услуг по профессиональной подготовке, аккредитованными Советом.

(2) Начальная и непрерывная подготовка медиаторов осуществляется согласно стандартам подготовки, утвержденным Советом.

(3) Медиатор обязан проходить непрерывную подготовку в объеме не менее 20 академических часов ежегодно в течение первых 5 лет своей деятельности и не менее 10 академических часов ежегодно в течение каждого последующего года, при этом он обязан до 25 декабря каждого года представлять Совету документы, подтверждающие прохождение непрерывной подготовки. В рамках непрерывной подготовки медиаторы могут специализироваться в определенной области.

(4) В случае если медиатор окончил курсы начальной или непрерывной подготовки, организованные в Республике Молдова или в другом государстве поставщиком услуг по профессиональной подготовке, аккредитованном в этом государстве, свидетельство, подтверждающее подготовку, проходит процедуру признания, согласно Положению об аттестации медиаторов.

Статья 14. Государственный реестр медиаторов

(1) Медиаторы, осуществляющие медиативную деятельность в рамках бюро по медиации или в рамках организации, осуществляющей медиацию, включаются в Государственный реестр медиаторов, который ведет Министерство юстиции. Информация из Государственного реестра медиаторов публикуется на официальных сайтах Министерства юстиции и Совета с соблюдением положений законодательства о защите персональных данных.

(2) Структура и порядок ведения Государственного реестра медиаторов устанавливается Правительством.

(3) Медиатор обязан информировать Совет о месте, в котором осуществляет свою деятельность и об изменении данных, внесенных в Государственный реестр медиаторов, не позднее 30 дней с момента появления этих изменений.

(4) Судебные инстанции, органы местного самоуправления и органы уголовного преследования обеспечивают размещение, по месту их нахождения, информации о медиаторах и их бюро, а также об организациях, осуществляющих медиацию, в доступных для общественности местах.

Статья 15. Бюро медиации

(1) Бюро медиации может быть создано одним или несколькими медиаторами, объединившимися на основании гражданско-правового договора. Бюро медиации не обладает юридической правоспособностью и, не участвуя в правоотношениях, представляет собой лишь помещение для осуществления профессиональной деятельности медиаторов.

(2) Местонахождение бюро медиации регистрируется путем указания его в Государственном реестре медиаторов.

(3) Медиатор, в соответствии с законодательством, может заключать договоры для привлечения персонала и услуг, необходимых для осуществления деятельности бюро медиации.

(4) На основании письменного заявления медиатор может быть включен в один или в несколько списков медиаторов, составляемых организациями, осуществляющими медиацию, вне зависимости от того, осуществляет ли он медиативную деятельность в рамках бюро медиации или нет.

(5) Адвокаты и нотариусы, получившие статус медиаторов, могут осуществлять деятельность медиатора без создания бюро медиации и не будучи включены в список медиаторов, составляемый организацией, осуществляющей медиацию.

Статья 16. Организация, осуществляющая медиацию

(1) Организация, осуществляющая медиацию, создается физическими и/или юридическими лицами.

(2) Организация, осуществляющая медиацию, регистрируется Министерством юстиции согласно положениям Закона № 837-ХІІІ от 17 мая 1996 года об общественных объединениях. Для регистрации организации, осуществляющей медиацию, представления заключения Совета является обязательным.

(3) Совет дает согласие на регистрацию организации, осуществляющей медиацию, в случае если она соответствует следующим критериям:

а) располагает списком, как минимум из 2 медиаторов, отвечающим квалификационным критериям, установленным организацией, которые согласились на включение в список;

б) одобрил правила об осуществлении процесса медиации в соответствии с настоящим законом;

с) одобрил правила об оценке и контроле за качеством услуг, предоставленным медиаторами, включенными в список, утвержденный организацией, в соответствии с Кодексом профессиональной этики медиатора и действующим законодательством;

(4) Учредительные документы организации, осуществляющей медиацию, акты, регулирующие оказание медиативных услуг медиаторами организации, а также список медиаторов, утвержденный организацией, являются открытыми.

(5) По просьбе сторон организация, осуществляющая медиацию, может рекомендовать или назначить одного или нескольких медиаторов для медиации спора.

(6) Организация, осуществляющая медиацию, может быть аккредитована в качестве поставщика услуг по начальной и непрерывной профессиональной подготовке в соответствии с настоящим законом.

(7) Изменения и дополнения в устав организации, осуществляющей медиацию, в части, касающейся изменения области деятельности, доводятся до сведения Совета.

(8) Свидетельство о регистрации организации, осуществляющей медиацию, может быть отозвано на основании решения судебной инстанции или решения Совета. Совет своим решением отзывает свидетельство о регистрации в следующих случаях:

а) по требованию организации, осуществляющей медиацию, в связи с отказом от осуществления деятельности в этой области;

б) организация перестала соответствовать установленным критериям регистрации.

Статья 17. Профессиональные права и обязанности медиатора

(1) Медиатор обязан проявлять профессионализм, готовность, усердие и добросовестность, в соответствии с законодательством Республики Молдова, нормами добропорядочности и профессиональной этики.

(2) Медиатор вправе информировать общественность об осуществляемой им деятельности, соблюдая принцип конфиденциальности. Условия продвижения профессии путем рекламирования устанавливаются Советом.

(3) Медиатор не вправе предоставлять сторонам юридические консультации в отношении спора, подлежащего медиации.

(4) Медиаторы могут объединяться в местные, национальные и/или международные профессиональные ассоциации.

(5) Медиаторы обязаны формировать собственный архив и вести реестры, а также обеспечивать бухгалтерский финансовый учет поступающих платежей.

(6) Медиатор вправе применять собственную форму организации процесса медиации, соблюдая положения и принципы, предусмотренные настоящим законом.

(7) Медиатор может иметь и другие права и обязанности, предусмотренные настоящим законом и соглашением о проведении процедуры медиации.

Статья 18. Оплата деятельности медиатора

(1) Медиатор имеет право на гонорар, а также на возмещение расходов, связанных с осуществлением медиации, в размере, установленном соглашением между сторонами. Медиатор может вести

переговоры с обратившейся к нему стороной об авансировании расходов, связанных с поиском и установлением контакта с другой стороной.\

(2) В случае медиации, гарантируемой государством, оплата осуществляется в порядке, установленном Правительством.

(3) До заключения соглашения о проведении процедуры медиации медиатор не вправе взимать плату за ознакомительную беседу о медиации, за предоставленные сторонам объяснения или рекомендации в отношении процесса медиации.

(4) В случае несостоявшегося процесса медиации или в случае, когда медиатор устранился от процесса медиации в соответствии с условиями п. (1) ст. 5 настоящего закона, медиатор обязан вернуть полученные платежи в сроки и в размерах, согласно соглашению о проведении процедуры медиации, если стороны не договорились об ином.

(5) Стороны в равной пропорции несут расходы на гонорар медиатора и другие расходы, связанные с процессом медиации, если соглашением о проведении процедуры медиации не предусмотрено иное.

Статья 19. Ответственность медиатора

(1) Медиатор несет ответственность за:

- а) нарушение профессиональных обязанностей, предусмотренных законом и нормами профессиональной этики;
- б) действия, противоречащие положениям о конфликте интересов, конфиденциальности, нейтральности и беспристрастности.

(2) Медиатор не несет ответственность за неспособность сторон прийти к компромиссу в целях мирного разрешения спора, а также за невыполнение условий медиативного соглашения, заключенного между сторонами.

(3) Любое заинтересованное лицо может обратиться в Совет по поводу несоблюдения медиатором своих обязанностей. Совет вправе реагировать по собственной инициативе. Процедура рассмотрения обращений устанавливается Советом. Результаты рассмотрения обращений доводятся до сведения медиатора и заявителя.

(4) К медиатору могут применяться следующие дисциплинарные взыскания, в зависимости от тяжести нарушения:

- а) предупреждение;
- б) выговор;
- в) приостановление деятельности медиатора на срок от одного до 6 месяцев;
- г) лишение статуса медиатора.

(5) Дисциплинарное взыскание налагается решением Совета в течение 6 месяцев со дня констатации дисциплинарного нарушения, но не

позднее одного года с момента его совершения. В случае если из решения национальной или международной судебной инстанции, вступившего в законную силу, проистекает совершение дисциплинарного нарушения, дисциплинарное взыскание налагается в течение одного года со дня вступления в законную силу решения национальной или международной судебной инстанции. Решение Совета о применении дисциплинарных санкций может быть оспорено в административном суде.

(6) Дисциплинарная ответственность за причинение ущерба вследствие нарушения своих профессиональных обязанностей не освобождает медиатора от гражданской, уголовной или административной ответственности.

(7) Для обеспечения компенсации материального ущерба, причиненного в процессе осуществления профессиональной деятельности, медиатор вправе заключить в соответствии с законом договор страхования гражданской ответственности. Минимальная страховая сумма на один год деятельности устанавливается Советом.

Статья 20. Приостановление и прекращение деятельности медиатора

(1) Деятельность медиатора приостанавливается:

- a) в случае несовместимости, предусмотренной законом;
- b) по письменному заявлению медиатора; деятельность приостанавливается на неограниченный срок, если в заявлении медиатора не был указан конкретный срок;
- c) в случае наложения дисциплинарного взыскания в виде приостановления деятельности медиатора;
- d) если медиатор не участвует в программе непрерывной подготовки, согласно ст. 13 настоящего закона - до представления доказательств участия в соответствующих курсах, но не более чем на один год;
- e) в случае неосуществления профессии медиатора в рамках бюро и/или организации, осуществляющей медиацию, в соответствии с условиями ст. 15 и/или ст. 16 настоящего закона - до представления соответствующих доказательств, но не более чем на два года;
- f) если в отношении медиатора начато уголовное преследование – до окончательного вступления в силу решения судебной инстанции.

(2) Деятельность медиатора прекращается:

- a) на основании письменного заявления медиатора об отказе;
- b) в случае нетрудоспособности физического лица или признания лица ограниченно дееспособным;
- c) в случае наложения дисциплинарного взыскания в виде прекращения статуса медиатора;
- d) в случае непредставления доказательств участия в программах непрерывной подготовки в течение одного года с момента

приостановления деятельности медиатора на основании п. d) ч. (1) настоящего закона;

е) в случае непредставления доказательств осуществления деятельности медиатора в соответствии с условиями ст. 15 и/или ст. 16 настоящего закона в течение двух лет с момента приостановления деятельности медиатора на основании ч. (1) п. е).

ф) вследствие окончательного вступления в законную силу решения судебной инстанции об обвинении в совершении преступления.

(3) Заявление о приостановлении, возобновлении и прекращении деятельности медиатора адресуется Совету по медиации и рассматривается в течение 30 дней со дня его подачи.

(4) Решения Совета о приостановлении, возобновлении или прекращении деятельности медиатора размещаются на официальных сайтах Министерства юстиции и Совета по медиации. В течение 10 дней Совет должен внести соответствующие изменения в Государственный реестр медиаторов.

(5) Решения Совета о приостановлении или прекращении деятельности медиатора могут быть опротестованы в административном суде.

Глава IV

Процесс медиации

Статья 21. Инициирование медиации

(1) Медиация может быть инициирована любой из сторон по собственной инициативе, а также по рекомендации органов государственной власти, судебных инстанций или органа уголовного преследования. В рамках судебного процесса инстанция предлагает сторонам принять участие в информационном совещании по вопросам урегулирования споров путем медиации.

(2) Инициирование медиации в соответствии с настоящим законом является основанием для приостановления гражданского дела или арбитражной процедуры со дня подписания соглашения о проведении процедуры медиации.

(3) Стороны могут по обоюдному согласию назначить одного или несколько медиаторов, или могут обратиться к организации, осуществляющей медиацию, с просьбой о назначении медиатора согласно правилам, утвержденным данной организацией.

(4) Стороны могут совместно явиться к медиатору. В случае явки только одной из сторон медиатор по просьбе этой стороны направит другой стороне письменное приглашение для ознакомления и одобрения медиации в течение не более 15 дней, если соглашение о применении процедуры

медиации не предусматривает иной срок. В спорах, осложненных иностранным элементом, данный срок составляет 30 дней. Приглашение направляется любыми средствами, обеспечивающими подтверждение его получения. Ходатайствующая сторона предоставит медиатору необходимые данные для осуществления контакта с другой стороной.

(5) Стороны вправе по обоюдному согласию определить все аспекты, связанные с иницированием, проведением и завершением процесса медиации.

(6) До заключения соглашения о проведении процедуры медиации медиатор обязан информировать стороны о цели и процедуре медиации, о правах и обязанностях медиатора и сторон процесса, а также о последствиях процесса медиации, подписания медиативного соглашения и несоблюдения условий подписанного медиативного соглашения.

(7) Датой начала процесса медиации является дата подписания соглашения о проведении процедуры медиации. Если сторона не приняла письменное приглашение в соответствии с положениями п. (4) или отказалась от участия в медиации, считается, что процесс медиации не был начат.

(8) Соглашение о проведении процедуры медиации заключается в письменной форме между медиатором, с одной стороны, и сторонами в состоянии спора, с другой стороны. Соглашение о проведении процедуры медиации не должно содержать положения, противоречащие законодательству или общественному порядку, и должно отвечать минимальным требованиям, установленным Советом.

Статья 22. Осуществление медиации

(1) Медиация опирается на сотрудничество между сторонами и на используемые медиатором специфические методы и техники, основанные на общении и переговорах.

(2) Срок медиации спора не должен превышать 3 месяцев со дня заключения соглашения о проведении процедуры медиации, если стороны по обоюдному согласию не установили иной срок. До истечения первоначально установленного срока стороны могут ходатайствовать о его продлении. В случае передачи спора для медиации в рамках судебного процесса, срок может быть продлен только с согласия органа уголовного преследования или судебной инстанции.

(3) Медиатор вправе ознакомиться с существом дела.

(4) По обоюдному согласию и при содействии медиатора стороны принимают решение в отношении правил и продолжительности процесса медиации. Если стороны не достигли соглашения о правилах осуществления процесса медиации, медиатор вправе осуществить процесс медиации приемлемым для него способом, учитывая обстоятельства спора,

пожелания сторон и необходимость осуществления процедуры в разумные сроки.

(5) Стороны вправе в любой момент отказаться от медиации.

(6) Стороны лично участвуют в процессе медиации. В случае если сторона по обоснованным причинам не может лично участвовать в процессе медиации, она должна уполномочить своего представителя, если противная сторона согласна на осуществление медиации с участием представителя.

(7) В ходе медиации стороны могут пользоваться помощью адвокатов, письменных и/или устных переводчиков, а также помощью специалистов в соответствующей области. С согласия сторон в процессе медиации могут участвовать и другие лица.

(8) В ходе осуществления процесса медиации медиатор может встречаться с обеими сторонами в рамках совместных встреч или с каждой из сторон по отдельности.

Статья 23. Прекращение медиации

(1) Медиация прекращается в следующих случаях:

- a) подписание сторонами мирового соглашения;
- b) установление медиатором невозможности достижения согласия между сторонами;
- c) отказ одной или обеих сторон от участия в медиации;
- d) истечение срока, установленного для процесса медиации, если стороны не ходатайствовали о его продлении;
- e) выход медиатора из процесса медиации согласно ч. (1) ст.5;
- f) смерть одной из сторон, являющейся физическим лицом, или ликвидация одной из сторон, являющейся юридическим лицом;

(2) Прекращение медиации оформляется в виде протокола по утвержденному Советом образцу. Подписанный медиатором протокол вручается сторонам и, по обстоятельствам, предоставляется судебной инстанции, арбитражу или органу уголовного преследования. В протокол не включается информация о содержании встреч в рамках медиации, мнение медиатора о поведении сторон и прочая информация, разглашение которой противоречит принципу конфиденциальности.

(3) Медиатор обязан обеспечить хранение протокола и материалов, относящихся к процессу медиации, в течение 4 лет со дня прекращения процесса медиации, согласно Положению, утвержденному Советом.

(4) Возобновление процедуры медиации с привлечением того же или другого медиатора осуществляется в соответствии со ст. 21 настоящего закона.

Статья 24. Урегулирование спора

(1) Стороны по обоюдному согласию договариваются об условиях урегулирования спора. Медиатор не вправе принимать решения относительно этих условий, однако, по просьбе сторон, может предлагать варианты урегулирования спора.

(2) До подписания мирового соглашения стороны вправе по обоюдному согласию ходатайствовать о перерыве для консультирования с экспертами и изложения своих комментариев таким образом, чтобы иметь возможность для выражения свободного согласия и принятия осознанного решения.

(3) Стороны вправе письменно формулировать условия урегулирования спора. Условия, относящиеся к форме, содержанию и обязательному характеру медиативного соглашения, регламентируются настоящим законом и другими нормативными актами.

Глава V

Медиация в конкретных областях

Раздел 1. Медиация гражданских споров

Статья 25. Медиация гражданских споров

(1) Могут разрешаться при помощи медиации гражданско-правовые споры в отношении прав и обязанностей, которые являются или могут являться объектом рассмотрения в судебной инстанции или в арбитраже, и которыми стороны могут свободно распоряжаться путем заключения медиативного соглашения, в соответствии с законом.

(2) Медиация гражданских споров может осуществляться за рамками судебного процесса или арбитража, а также в рамках судебного процесса или арбитража.

Статья 26. Медиация гражданских споров, осложненных иностранным элементом

(1) Гражданские споры, осложненные иностранным элементом, могут разрешаться при помощи медиации в соответствии с настоящим законом.

(2) В настоящем законе под спором, осложненным иностранным элементом, понимается спор, в котором как минимум одна из сторон имеет место жительства или место нахождения за пределами Республики Молдова на тот момент, когда:

а) стороны заключили соглашение о применении процедуры медиации согласно ст. 31;

б) судебная инстанция государства, в котором было подано исковое заявление, обязала стороны прибегнуть к медиации в соответствии с правовыми положениями соответствующего государства.

(3) Гражданский спор в равной степени осложнен иностранным элементом, если на дату, указанную в п. а) или б) ч. (2), обе стороны располагают местом жительства или местом нахождения в Республике Молдова, но при этом:

а) судебные процедуры в целях урегулирования спора должны быть инициированы в другом государстве;

б) предмет спора относится к обязательствам, подлежащим исполнению в другом государстве, или же имущество, составляющее предмет спора, находится на территории другого государства;

с) место осуществления основной деятельности одной из сторон находится в другом государстве.

Статья 27. Особенности медиации семейных споров

(1) Могут разрешаться при помощи медиации разногласия между супругами относительно продолжения брака, осуществления родительских прав и обязанностей, установления места жительства детей, содержания детей и других нетрудоспособных членов семьи, а также любые другие разногласия, возникающие в семейных отношениях.

(2) Условие о медиации может быть включено в брачный договор.

(3) В семейных спорах, затрагивающих интересы ребенка, стороны вправе представлять заключение органов опеки и попечительства.

(4) Если в процессе медиации семейного спора возникают обстоятельства, которые подвергают или могут подвергнуть опасности нормальный рост и развитие ребенка или наносят ущерб его законным интересам, медиатор обязан сообщить об этом органу опеки и попечительства и вправе выйти из процесса медиации.

(5) Мировое соглашение об урегулировании семейного спора, затрагивающего нормальный рост и развитие ребенка или его высшие интересы, подается сторонами в орган опеки и попечительства для ознакомления.

Статья 28. Особенности медиации споров, связанных с защитой прав потребителей

(1) Могут разрешаться при помощи медиации споры в области защиты прав потребителей, если потребитель ссылается на ущерб, причиненный в результате приобретения некачественных продуктов или услуг, несоблюдения положений договора или предоставленных гарантий, наличия в договоре, заключенном между потребителями и экономическими

агентами, несправедливых условий, или нарушения других прав, в соответствии с законодательством о защите прав потребителей.

(2) Общественные организации по защите прав потребителей могут быть зарегистрированы в качестве организаций, осуществляющих медиацию, или аккредитированы в качестве поставщиков услуг по профессиональной подготовке в соответствии с настоящим законом.

(3) Стандарты непрерывной подготовки медиаторов в области защиты прав потребителей разрабатываются и утверждаются Советом по медиации после проведения консультаций с Агентством по защите прав потребителей.

Статья 29. Особенности медиации трудовых споров

(1) Могут разрешаться при помощи медиации следующие трудовые споры:

а) индивидуальные трудовые споры, касающиеся выплаты возмещения в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения трудовых обязанностей одной из сторон индивидуального трудового договора;

б) индивидуальные трудовые споры, касающиеся заключения, исполнения, изменения, приостановления, прекращения, недействительности индивидуального трудового договора;

с) урегулирование коллективных трудовых конфликтов, если стороны конфликта не достигли соглашения или не согласны с решением примирительной комиссии.

(2) Стандарты непрерывной подготовки медиаторов в области трудовых споров разрабатываются и утверждаются Советом по медиации после проведения консультации с Национальной конфедерацией профсоюзов.

Статья 30. Медиация административных споров

(1) К спорам, вытекающим из административных отношений, положения настоящего закона применяются в той мере, в которой они не противоречат законодательству, регламентирующему ведение переговоров о заключении медиативных соглашений с участием юридических лиц публичного права и устанавливающему условия заключения подобных медиативных соглашений.

(2) Органы государственной власти и организации, осуществляющие медиацию, которые организуют предоставление медиативных услуг в области административных споров, могут устанавливать дополнительные квалификационные требования к медиатором, которые будут вовлечены в медиацию этих споров, и утверждать списки медиаторов.

Статья 31. Соглашение о применении процедуры медиации

(1) Стороны могут включить в любой договор соглашение о применении процедуры медиации.

(2) Соглашение о применении процедуры медиации представляет собой договор, на основе которого стороны обязуются применять процедуру медиации ко всем или к определенным спорам, которые возникли или могут возникнуть между сторонами в результате договорных или внедоговорных правовых отношений.

(3) Соглашение о применении процедуры медиации оформляется в письменном виде до или после возникновения спора и может быть составлено в одной из следующих форм:

- а) медиативная оговорка, включенная в договор;
- б) самостоятельный договор о применении процедуры медиации.

(4) Действительность договорного условия, в соответствии с которым стороны согласились на применение процедуры медиации к спорам, связанным с действительностью, заключением, интерпретацией, исполнением или расторжением договора, не зависит от действительности договора, в котором оно содержится. Ссылка в договоре на другой документ, заключенный между этими же сторонами и содержащий медиативную оговорку, является письменным соглашением о применении процедуры медиации при условии, что данная ссылка является достаточной, чтобы сделать упомянутую оговорку частью договора.

(5) В случае, если стороны процесса заключили соглашение о применении процедуры медиации и одна из них ссылается на него в судебной инстанции, последняя проверяет подсудность ей спора и принимает дело к рассмотрению в случае, если:

а) ответчик сформулировал доводы в свою защиту по существу, не сделав ни одной оговорки, основанной на соглашении о применении процедуры медиации;

б) соглашение о применении процедуры медиации является недействительным, утратило силу или не подлежит исполнению;

с) процесс медиации не может быть осуществлен по явным причинам, не имеющим отношения к ответчику.

(6) В иных, чем в предусмотренных в ч. (5) случаях, судебная инстанция по просьбе одной из сторон отклоняет от себя компетенцию при установлении наличия соглашения о применении процедуры медиации.

(7) Сторона теряет право ссылаться на соглашение о применении процедуры медиации в судебной инстанции, если:

а) не приняла приглашение другой стороны или медиатора к участию в медиации;

б) ранее отказалась от участия в медиации.

Статья 32 Медиативное соглашение

(1) Медиативное соглашение представляет собой соглашение, заключенное между сторонами и контрастированное медиатором в результате осуществления процесса медиации, в соответствии с которым стороны договариваются о мирном решении спора.

(2) Медиативное соглашение должно соответствовать условиям действительности, предусмотренным положениями данного закона, Гражданского кодекса Республики Молдова №1107-XV от 6 июня 2002 г. и другими законными положениями.

(3) Не допускается включение в медиативное соглашение условий, которые:

- a) относятся к правам и обязанностям, которыми стороны не могут свободно распоряжаться путем заключения медиативного соглашения;
- b) нарушают императивные нормы закона, общественный порядок и нормы морали;
- c) являются явно несправедливыми;
- d) наносят ущерб высшим интересам ребенка;
- e) нарушают права третьих лиц, не вовлеченных в процесс медиации.

Статья 33. Исполнение медиативного соглашения

(1) Медиативное соглашение носит обязательный характер для сторон и подлежит добровольному исполнению в течение 20 дней, если стороны не установили иное.

(2) Если медиативное соглашение, заключенное в рамках процесса медиации, реализованного вне гражданского дела, не исполняется добровольно, в целях принудительного исполнения это соглашение, в зависимости от ситуации, может быть:

a) утверждено судебной инстанцией в соответствии с положениями Гражданского процессуального кодекса Республики Молдова № 225-XV от 30 мая 2003г., или

b) наделено исполнительной надписью/силой нотариуса в соответствии с законом, если соглашение было заключено между юридическими лицами.

(3) В случае если спор был урегулирован путем медиации в рамках судебного процесса, но медиативное соглашение не было исполнено в добровольном порядке, судебная инстанция по требованию заинтересованной стороны утверждает медиативное соглашение в целях его принудительного исполнения в соответствии с положениями Гражданского процессуального кодекса Республики Молдова.

(4) В случае если спор был урегулирован путем медиации в рамках арбитражного процесса, но медиативное соглашение не было исполнено в добровольном порядке, арбитражная инстанция по требованию

заинтересованной стороны утверждает своим решением медиативное соглашение в целях его принудительного исполнения в соответствии с законодательством.

Статья 34. Приостановление течения срока исковой давности на срок медиации

(1) Инициирование медиации в соответствии с положениями настоящего закона приостанавливает течение срока исковой давности для сторон на период осуществления процесса медиации, согласно ст. 274 Гражданского кодекса Республики Молдова № 1107- XV от 6 июня 2002 г.

(2) Если стороны не заключают медиативное соглашение, течение срока исковой давности продолжается со дня прекращения медиации в соответствии с условиями ст. 23 настоящего закона.

Раздел 2. Медиация по уголовным и административным делам

Статья 35. Общие положения о медиации по уголовным и административным делам

(1) Процесс медиации по уголовным и административным делам регламентируется настоящим законом, Уголовным кодексом Республики Молдова №985-XV от 18 апреля 2002г., Уголовно-процессуальным кодексом Республики Молдова № 122-XV от 14 марта 2003г. и Кодексом о правонарушениях Республики Молдова № 218-XVI от 24 октября 2008г.

(2) Сторонами медиации по уголовным и административным делам являются жертва преступления и лицо, совершившее преступление.

(3) Если при проведении медиации по уголовным делам одна из сторон является несовершеннолетним лицом, участие педагога или психолога обязательно.

(4) Процесс медиации не заменяет уголовный или административный процесс.

(5) Факт участия в медиации не может служить доказательством признания вины.

(6) К медиации между гражданским истцом и гражданским ответчиком применяются, соответственно, положения настоящего закона, относящиеся к медиации гражданских споров.

Статья 36. Медиатор по уголовным и административным делам

Не допускается в качестве медиатора по уголовным и административным делам: офицер по уголовному преследованию, прокурор, судья, адвокат одной из сторон, а также лицо, не совместимое с осуществлением функций медиатора на основании специальных положений некоторых законов.

Статья 37. Информация, предоставляемая медиатору по уголовным и административным делам

(1) До начала процесса медиации орган уголовного преследования или судебная инстанция обязаны сообщить медиатору существенные обстоятельства дела, согласно положениям Уголовно-процессуального кодекса и Кодекса о правонарушениях.

(2) Медиатор несет предусмотренную законом ответственность за разглашение информации, которая была ему представлена на этапе уголовного преследования или на этапе рассмотрения уголовного дела.

Статья 38. Медиативное соглашение в рамках уголовных и административных дел

(1) Медиатор обязан представить органу уголовного преследования или судебной инстанции протокол, в котором указано основание прекращения процесса медиации.

(2) Мирное соглашение составляется в соответствии с положениями Уголовно-процессуального кодекса или Кодекса о правонарушениях и прилагается к протоколу, составленному медиатором.

(3) Отказ от подписания договора о примирении в части уголовного или гражданского дела не может ухудшить положение сторон.

Глава VI

Государственная поддержка медиации

Статья 39. Мотивирование сторон к использованию медиации для урегулирования споров

(1) Стороны, применяющие медиацию, освобождаются от уплаты государственной пошлины за утверждение мирного соглашения или наделение такового исполнительной надписью/силой в соответствии со ст. 33 настоящего закона.

(2) В случае если до подачи искового заявления в судебную инстанцию, стороны участвовали в процедуре медиации, но процедура медиации соглашением о примирении не завершилась, при подаче искового заявления государственная пошлина снижается на 25%.

(3) Стороны, прибегнувшие к медиации после подачи искового заявления, пользуются следующими льготами:

а) рассрочка уплаты государственной пошлины;
б) возврат государственной пошлины в перечисленных ниже объемах, в случае завершения процесса на основании мирного соглашения в отношении всех претензий:

- 100%, в случае примирения в первой инстанции;

- 75% , в случае примирения в апелляционной инстанции;

- 50%, в случае примирения в кассационной инстанции.

с) в случае завершения процесса медиации путем частичного примирения сторон в отношении имущественных претензий, государственная пошлина подлежит уменьшению и возврату пропорционально стоимости претензии, урегулированной путем примирения.

(4) Ходатайство об утверждении мирного соглашения рассматривается в срочном порядке - в течение не более 15 рабочих дней с момента его подачи.

(5) Стороны пользуются льготами, предусмотренными настоящей статьей, в порядке, установленном Законом о государственной пошлине № 1216-ХП от 3 декабря 1992 г. и Гражданским процессуальным кодексом.

Статья 40. Медиация, гарантированная государством

В рамках процесса медиации сторона или обе стороны имеют право воспользоваться услугами медиатора, гарантируемого государством, в соответствии с законодательством.

Глава VII

Статья 41. Переходные положения

Члены Совета по медиации, назначенные в соответствии с Законом о медиации № 134-ХVI от 14 июня 2007 года, продолжают осуществлять свои полномочия до истечения их срока.

Статья 42. Заключительные положения

(1) Настоящий закон вступает в силу со дня опубликования, за исключением положений ч. (2), (3) и ч. (5) ст. 9 в части, относящейся к оплате членов Совета по медиации, которые вступают в силу на дату истечения полномочий действующего Совета по медиации.

(2) Положения ч. (3) ст. 13 вступают в силу по истечении 12 месяцев со дня опубликования настоящего закона.

(3) Правительству в трехмесячный срок со дня вступления в силу данного закона:

а) представить Парламенту предложения по приведению законодательства в соответствие с настоящим законом;

б) привести свои нормативные акты в соответствие с настоящим законом;

с) разработать нормативные акты, необходимые для внедрения настоящего закона.

(4) Министерству юстиции в двухмесячный срок со дня опубликования настоящего закона утвердить необходимые акты в целях исполнения настоящего закона.

(5) Совету по медиации в двухмесячный срок со дня вступления в силу настоящего закона:

а) утвердить необходимые акты в целях исполнения настоящего закона;

б) представить Министерству юстиции проекты разработки и изменения нормативных актов, относящихся к его компетенции, необходимые для качественного осуществления деятельности медиатора.

(6) Закон о медиации № 134-XVI от 14 июня 2007 года (Официальный монитор Республики Молдова, 2007 г., № 188-191, ст. 730) утрачивает силу.

Председатель Парламента

**ПОЯСНИТЕЛЬНАЯ ЗАПИСКА
к проекту Закона о медиации**

Обзор законодательства Республики Молдова

Проект закона о медиации был разработан Министерством юстиции в сотрудничестве с экспертами ПРООН в рамках программы „Промежуточное обеспечение потенциала государственных административных органов Молдовы”.

В целях изучения нынешней ситуации, функциональности, эффективности и перспектив медиации в Республике Молдова, Закон о медиации № 134 от 14.06.2007 был включен в Перечень законодательных и нормативных актов, подлежащих мониторингу отраслевыми органами центрального публичного управления в первом полугодии 2011 года, утвержденный Постановлением Правительства № 295 от 26.04.2011, и стал, таким образом, одним из первых объектов применения нового процесса мониторинга, инициированного Правительством согласно Постановлению Правительства о мониторинге процесса внедрения законодательства № 1181 от 22.12.2010.

Результатом этого процесса, развернувшегося в феврале-июле 2011 года, явился Отчет о мониторинге реализации Закона о медиации № 134 от 14.06.2007, который доступен на официальной веб-странице Министерства юстиции www.justice.gov.md, в разделе *Monitorizarea procesului de implementare a legislației*, под рубрикой *Rapoartele privind rezultatele monitorizării procesului de implementare a legislației pentru anul 2011*, а также по адресу:

<http://www.justice.gov.md/file/reforma%20judiciara/Raport%20de%20monitorizare%20a%20Legii%20cu%20privire%20la%20mediere.pdf>.

В результате работы над Отчетом о мониторинге реализации Закона о медиации был сделан вывод, что одним из препятствий для укрепления практической эффективности медиации является законодательное несовершенство в части, касающейся определения результатов, принципов осуществления процесса медиации, организации государственной поддержки и продвижения институтов альтернативного разрешения споров и т.д.

Вышеупомянутый Отчет о мониторинге лишний раз демонстрирует, что в настоящее время институт медиации в Республике Молдова недостаточно развит для специализации медиаторов в конкретных областях. Поэтому для обеспечения наиболее эффективного регулирования института медиации, в ходе разработки данного проекта были изучены:

- Отчет о мониторинге реализации Закона № 134 от 14.06.2007 о медиации, 2011;
- Директива Европейского парламента 2008/52/CE относительно некоторых аспектов медиации в гражданских и коммерческих делах от 21.05.2008;
- Руководящие принципы более эффективного внедрения существующих рекомендаций, касающихся медиации в семейных и гражданских делах, разработанные Европейской комиссией по эффективности правосудия, CEPEJ (2007)14;
- Рекомендация Комитета министров государствам-членам о медиации в гражданских делах № (2002)10, от 18.09.2002;
- Рекомендация Комитета министров государствам-членам об альтернативных методах решения споров между государственными учреждениями и частными лицами, от 05.09.2001;
- Рекомендации Комитета министров государствам-членам, посвященной медиации в уголовных делах № R.19(99), от 15.09.1999;
- Рекомендации Комитета министров о семейной медиации № (98)1 от 21.01.1998.

Согласно данным Министерства юстиции, в течение 8 лет - вплоть до 2014 года - в Республике Молдова было зарегистрировано лишь 26 бюро медиаторов, из которых только одно - объединенное бюро, а 25 – индивидуальные бюро (5 из них не функционируют, поскольку медиаторы приостановили свою деятельность).

Опрос, проведенный Советом по медиации в начале 2013 года, показал, что примерно 2/3

от общего числа медиаторов на тот момент, фактически, не работали. В начале 2014г. список медиаторов содержал 345 медиаторов, при этом данные по 135 из них не обновлялись. Исходя из того, что ни один из этих 135 медиаторов не ответил на запрос Совета по медиации и не предоставил обновленные данные для списка, можно предположить, что эти медиаторы не работают. Соответственно, на тот момент работали только 210 медиаторов.

Ввиду незначительного числа работающих медиаторов, Совет по медиации и на сегодняшний день не располагает статистическими данными о рыночном спросе на услуги медиаторов. Согласно информации, предоставленной Совету по медиации Институтом уголовных реформ, за три года (2010-2013), как показано в нижеследующей таблице, состоялось лишь 37 процессов медиации в качестве альтернативной меры в рамках уголовных процессов с участием детей:

Период времени	январь 2010 – декабрь 2010	январь 2011 – декабрь 2011	январь 2012 – май 2013	ИТОГО
Количество процессов медиации	15	12	10	37
Количество процессов медиации по районам	Бельцы - 3 Унгены – 12	Бельцы - 4 Унгены – 8	Бельцы - 1 Унгены – 9	Бельцы - 8 Унгены – 29

В этой связи, имеющиеся в распоряжении статистические данные, а также рекомендации, изложенные в Отчете о мониторинге, обусловили разработку предложений, существенно развивающих и дополняющих положения Закона о медиации № 134 от 14.06.2007. Таким образом, представилось целесообразным полностью пересмотреть Закон № 134 от 14.06.2007 и предложить новую законодательную концепцию, предусматривающую внесение существенных изменений, касающихся регулирования процесса медиации, статуса медиатора и порядка организации его деятельности, функций Министерства юстиции в данной области, а также статуса и функций Совета по медиации, укрепления принципов функционирования медиации в гражданских, уголовных и семейных делах, механизма государственной поддержки медиации и т.д.

Эффективное функционирование системы альтернативного разрешения споров неотъемлемо от процесса построения эффективной судебной системы, поскольку может улучшить доступ к правосудию, сократить сроки разрешения споров, повысить уровень доверия населения к актам правосудия. Помимо сокращения большого количества дел в судах, медиация влечет за собой экономию людских и финансовых ресурсов и содействует благоприятным переменам на социально-культурном уровне. Выводы о положительных эффектах медиации сделаны на основе применения различных методов, включая сопоставление стоимости разрешения спора мирным путем и расходов, связанных с проведением судебного процесса. В этом отношении исследования, проведенные в Европейском Союзе, подтверждают эффективность медиации даже при ее минимальном коэффициенте успешных случаев.

Поддержка и развитие института медиации как альтернативного средства разрешения споров является одной из приоритетных задач, обозначенных в Стратегии реформы сектора юстиции, принятой Законом № 231 от 25.11.2011 и получившей дальнейшее развитие в Плане действий по реализации Стратегии реформы сектора юстиции, принятом Постановлением Парламента № 6 от 16.02.2012.

Для достижения целей и задач, поставленных в этом документе политик, Министерство юстиции продвигает проект Закона о медиации, чья основная цель состоит в содействии формированию новой, усовершенствованной и укрепленной, концепции медиации, внедрение которой приведет к возрождению института медиации.

Таким образом, продвижение данного проекта направлено на достижение следующих целей:

- укрепление Совета по медиации;
- определение условий вступления в профессию;
- формирование состава квалифицированных медиаторов;
- расширение круга субъектов, организующих курсы по подготовке медиаторов;
- усовершенствование организационных форм медиаторской деятельности;
- создание нормативной базы для развития процесса медиации в конкретных областях;
- повышение эффективности исполнения мирового соглашения;
- установление льгот для сторон, выбравших медиацию для разрешения спора.

Система альтернативных методов разрешения споров (АРС) признана необходимой для улучшения акта правосудия и повышения уровня доверия населения к корректности и профессионализму субъектов, вовлеченных в процесс осуществления правосудия.

Международные нормы в данной области устанавливают, что АРС должен рассматриваться как важный принцип работы с гражданскими делами, а не как вспомогательный элемент правосудия.

Согласно информации из Списка медиаторов Совета по медиации, профессия медиатора в большинстве случаев практикуется в качестве дополнительной по отношению к другим профессиям. Это обусловлено высокой стоимостью открытия и содержания индивидуального бюро медиаторов в сравнении с низкоприбыльными и малочисленными процессами медиации. В этих обстоятельствах профессия медиатора стала нерентабельной.

В качестве одного из решений для выхода из тупиковой ситуации данный проект закона предлагает устранить максимальное количество несовместимостей, касающихся осуществления этой свободной профессии. Так, часть (4) статьи 3 проекта предусматривает, что *деятельность медиатора совместима с любой другой профессией или деятельностью, если иное не предусмотрено законодательными актами, регламентирующими занятие соответствующими профессиями или видами деятельности.* Таким образом, деятельность медиатора смогут осуществлять и адвокаты, нотариусы или арбитры после внесения изменений в нормативные акты, регулирующие осуществление этих профессий. Профессия медиатора открыта также и для психологов, врачей, учителей и пр.

Во избежание ситуаций, способных привести к конфликту интересов, статья 5 проекта предусматривает, что лицо, ранее представлявшее интересы одной из сторон в качестве адвоката, в дальнейшем не может действовать в качестве медиатора этого спора, и наоборот. Также, в случае если медиатором является нотариус, последний не вправе наделять исполнительной надписью/силой мировое соглашение, заключенное сторонами в процессе медиации. В этом же контексте проект запрещает медиатору действовать в качестве арбитра по урегулированию спора, в котором он был назначен медиатором.

Еще одним способом преодоления существующего препятствия в области медиации является **сохранение добровольного характера** медиации и ее продвижение в качестве альтернативной системы разрешения споров.

Добровольный характер медиации был подчеркнут и в рекомендациях Комитета министров Совета Европы, а именно:

- согласно пункту а) Принципа II Рекомендации Комитета министров о семейной медиации № (98)1 от 21.01.1998, *медиация не должна быть обязательной.*
- согласно части I Рекомендации Комитета министров государствам-членам, посвященной медиации в уголовных делах № R.19(99), *медиация в уголовных делах должна проводиться только при добровольном согласии сторон*".

Добровольный характер медиации поддерживает и Европейская комиссия по

эффективности правосудия (СЕРЕЈ), отметившая в Руководящих принципах более эффективного внедрения существующих рекомендаций, касающихся медиации в семейных и гражданских делах, что *Медиация, предусмотренная данной директивой, должна представлять собой добровольную процедуру в том смысле, что сами стороны отвечают за процедуру, будучи вправе организовать ее по своему желанию и завершить в любой момент.*

В целях реализации рекомендаций СЕРЕЈ в отношении *осведомления общественности, сторон судебного процесса, адвокатов, неправительственных организаций, а также для обеспечения доступа граждан к спискам медиаторов и их контактной информации, часть (4) статьи 15 проекта предусматривает, что судебные инстанции, органы местного самоуправления и органы уголовного преследования размещают в общедоступном месте по месту своего нахождения информацию о медиаторах и организациях, осуществляющих медиацию.*

Особую важность для надлежащего осуществления процесса медиации представляет обеспечение безопасности правовых отношений и информации, раскрываемой в ходе процесса. В этом контексте необходимо отметить, что данный проект вносит дополнения в часть, касающуюся **соблюдения принципа конфиденциальности.**

Часть 16 Руководящих принципов более эффективного внедрения существующих рекомендаций, касающихся медиации в семейных и гражданских делах, разработанных СЕРЕЈ в 2007 году, предусматривает, что *принцип конфиденциальности является существенным для появления у сторон доверия к процессу медиации и его результатам. Поэтому пределы конфиденциальности должны определяться на всех этапах процесса медиации, в том числе после его завершения.*

Также, часть 2 Рекомендации Комитета министров государствам-членам в отношении медиации в уголовных делах № R.19(99) предусматривает, что *"переговоры в ходе проведения медиации конфиденциальны, и в дальнейшем не могут быть использованы без согласия сторон"*.

В настоящее время, согласно пункту b) части (2) статьи 11 Закона № 134, соблюдение конфиденциальности информации, предоставленной одной из сторон, является правом медиатора.

В этом контексте данный проект вносит изменение в подход к принципу конфиденциальности, превращая соблюдение конфиденциальности в обязательство для медиатора: *"В процессе медиации медиатор не вправе раскрывать информацию, с которой ознакомился во время отдельных заседаний с представителями сторон, и не вправе обсуждать подобную информацию с другой стороной без согласия соответствующей стороны"*.

Таким образом, согласно части (5) статьи 6 проекта, в следующих случаях медиатор не обязан соблюдать принцип конфиденциальности:

- раскрытие информации направлено на предупреждение и/или пресечение преступления, за исключением случаев, предусмотренных статьями 276 Уголовно-процессуального кодекса Республики Молдова. Данное положение направлено на защиту правопорядка и противодействие серьезным правонарушениям, являющимся преступлениями. В то же время проект предусматривает исключение – медиатор не может быть допрошен относительно преступлений, предусмотренных статьей 276 УПК, поскольку уголовное преследование по этим преступлениям начинается на основании жалобы пострадавшего и прекращается в случае примирения потерпевшего с подозреваемым. Таким образом, в данной ситуации пострадавший вправе выбирать - подавать жалобу или инициировать процесс медиации.

- раскрытие информации направлено на защиту высших интересов ребенка. Данное положение восходит к Семейному кодексу Республики Молдова, соприкасаясь с одним из базовых принципов, регулируемых этим кодексом – защита интересов ребенка. Также, пункт 26 Руководящих принципов более эффективного внедрения существующих

рекомендаций, касающихся медиации в семейных и гражданских делах предусматривает, что при медиации в семейных делах государства-члены единогласно признают важность высших интересов ребенка. В то же время в национальном законодательстве государств-членов могут быть использованы различные критерии признания высших интересов ребенка.

Регламентирование этих ситуаций вытекает из части (1) статьи 7 Директивы Европейского Парламента 2008/52/СЕ от 21 мая 2008 года относительно некоторых аспектов медиации в гражданских и коммерческих делах, согласно которой "... ни медиаторы, ни лица, участвующие в управлении процессом медиации, не будут привлекаться к даче показаний в гражданских и коммерческих судебных или арбитражных разбирательствах в отношении информации, полученной ими в ходе проведения или в связи с проведением процесса медиации, за исключением случаев, когда это имеет важнейшее значение для государственных интересов соответствующего государства-члена, в частности, когда это необходимо для защиты высших интересов ребенка..."

В тесной связи с принципом конфиденциальности находится **запрещение допрашивания участников процесса медиации**. По сравнению со статьей 10 Закона № 134, устанавливающей запрет на допрашивание только для медиатора, настоящий проект существенно расширяет круг субъектов, на которых распространяется этот запрет – стороны, медиатор или любое другое лицо, участвовавшее в процессе медиации.

В тех же целях обеспечения конфиденциальности часть (3) статьи 23 устанавливает обязанность медиатора *обеспечить хранение протокола и материалов, относящихся к процессу медиации, в течение 4 лет со дня прекращения процесса медиации, согласно Положению, утвержденному Советом*. Таким образом, Совет должен предусмотреть минимальные условия, необходимые для хранения материалов конфиденциальным образом.

Важным аспектом проекта является **разграничение полномочий Министерства юстиции и Совета по медиации** в области медиации, а также укрепление функциональных возможностей Совета.

Так, министерство в качестве центрального отраслевого органа публичного управления будет разрабатывать, координировать и монитORIZировать внедрение документов политик в области медиации. Роль Совета заключается во внесении предложений о разработке политик и в усовершенствовании нормативной базы и внедрении политик в области медиации. Кроме того, Совет уполномочен утверждать регламенты, четко указанные в проекте, необходимые для обеспечения функционирования Совета и осуществления деятельности медиатора в соответствии с настоящим законом.

Совет задуман как орган публичного права, роль которого состоит в реализации политик в данной области, а также в осуществлении пилотных программ. Совет не может иметь статус органа самоуправления лиц, практикующих свободную профессию, по скольку орган самоуправления не может быть создан государством. Самоуправление является правом медиаторов. В этом контексте часть (4) статьи 17 предусматривает право медиаторов объединяться в местные, национальные и/или международные профессиональные ассоциации.

Единственным новым аспектом является статус Совета - **юридическое лицо публичного права**. В качестве модели для подобного подхода был использован Национальный совет по юридической помощи, гарантируемой государством (НСЮПГТ). Такая правоспособность позволит Совету заключать юридические акты, располагать собственным бюджетом.

Для обеспечения информирования субъектов сектора юстиции и эффективного продвижения медиации, представилось необходимым изменить состав Совета таким образом, чтобы в него входили представители различных целевых групп, играющих важную роль в развитии и продвижении медиации:

- а) пять медиаторов;
- б) представитель гражданского общества;
- с) один член, назначенный Национальным советом по юридической помощи,

гарантируемой государством;

d) представитель адвокатов, назначенный Советом Союза адвокатов;

e) представитель нотариусов, назначенный Советом Нотариальной палаты.

Исходя из нынешней недостаточной степени консолидации и организации состава медиаторов, и учитывая, что на данный момент не существует самоуправляемой ассоциации медиаторов, способной собрать весь состав медиаторов для быстрого и корректного выбора пяти членов в Совет по медиации, считаем целесообразным проведение Министерством юстиции публичного конкурса для отбора этих медиаторов, а также представителя гражданского общества.

Во избежание блокирования деятельности Совета, ответственные органы назначат по одному замещающему члену для каждого члена Совета, за исключением пяти медиаторов. Кроме того, по ходатайству Совета, принимаемому тайным голосованием большинством голосов его членов, член Совета может быть отозван решением назначившего его органа до истечения срока полномочий, если он не отвечает требованиям, выдвигаемым к кандидатам на должность члена Совета, или если он больше не входит в состав назначившего его органа. В таких ситуациях новый член назначается на новый срок полномочий для обеспечения непрерывности деятельности Совета.

Также, подчёркиваем факт что важнейшей ролью Совета по медиации является внедрение политик государства в данной области. Таким образом, Совет проводит публичную деятельность, а его роль в развитии медиации, в том числе и медиации гарантированной государством, является бесспорной. Вознаграждение членов совета необходимо для повышения эффективности его работы. Членство в Совете не является основной деятельностью для соответствующих членов, однако, предполагает для них определенные обязанности и ответственность, в том числе и сверхурочную работу. Недавняя работа двух составов Совета показала, что отсутствие хоть какого-либо вознаграждения за вложенный труд и за преданность членов делу продвижения медиации порождает безразличие и пассивность с их стороны. Подчёркиваем что создание нефункционального совета приведёт к некачественному внедрению политик в области медиации, а также к задержанию реформ в области юстиции.

Поэтому предлагается установить для членов Совета вознаграждение в размере 10% от средней заработной платы по экономике за каждое очередное заседание, в котором они будут участвовать.

Еще один новый элемент – **избрание председателя Совета по медиации его членами, путём тайного голосования**. Он сможет быть отозван приказом Министерства юстиции, по предложению большинства избранных членов. Таким образом, будет обеспечен выбор более компетентных лиц для управления Советом и будет обеспечено эффективно управление.

Действующий Закон о медиации не регулирует порядок **обеспечения деятельности Совета**. Данный пробел в законодательстве породил проблемы практического характера, связанные с процессом закупки министерством товаров и услуг для Совета. Во избежание повторения проблем финансового характера, а также проблем, связанных с обеспечением делопроизводства, данный проект предлагает четко предусмотреть, что *"материально-техническое оснащение и делопроизводство Совета обеспечиваются Министерством юстиции из государственного бюджета и из других источников, не запрещенных законом"*.

Деятельность Совета осуществляется в рамках очередных заседаний, созываемых один раз в месяц. Это предполагает, что члены Совета не будут каждый день находиться на своем рабочем месте, а будут периодически собираться для вынесения решений, относящихся к сфере деятельности Совета, и для рассмотрения вопросов, включенных в повестку дня.

В процессе деятельности Совета организацией делопроизводства занимались различные лица: члены Совета, по принципу ротации; сотрудники министерства; консультант-помощник, принятый на работу на основании договора об оказании услуг. В результате

наиболее эффективным способом оказалось обеспечение делопроизводства Министерством юстиции, поскольку это исключает определенные риски, связанные с истечением срока действия договора с консультантом-помощником, с чрезмерной загруженностью членов Совета дополнительными функциями, а также с рисками технического характера. Таким образом, это поможет избежать потенциальных перерывов в деятельности Совета (как это случилось, например, в феврале-октябре 2012 года, когда между датой истечения срока полномочий первого состава Совета и назначением новых членов прошло почти 8 месяцев, в течение которых Совет не функционировал, не имея даже секретаря).

Формирование профессионального состава медиаторов является одной из решающих предпосылок для развития института медиации. В этой связи данный проект уделяет особое внимание **детализации критериев допуска к профессии**, позволяющих осуществлять отбор наиболее подходящих кандидатур.

Статья 12 Закона № 134 устанавливает следующие критерии допуска к профессии: полная дееспособность и отсутствие судимости. Кроме того, для лиц, желающих профессиональным образом осуществлять деятельность медиатора, статья 13 указанного закона устанавливает обязанность окончить курсы начальной подготовки медиаторов и пройти аттестацию в Совете по медиации.

Для сравнительного анализа критериев допуска к профессии медиатора, представляем практику других стран в этой области.

В Италии, например, лицо, желающее стать медиатором, должно иметь высшее образование, прослушать курс профессиональной подготовки, состоящий из теоретических занятий в объеме не менее 50 часов, и практических занятий – не менее 4 часов, и быть зарегистрированным в профессиональной ассоциации.

В соответствии с законодательством Румынии, лицо, желающее стать медиатором, должно: иметь полную дееспособность, высшее образование, трудовой стаж не менее 3 лет; быть годным по состоянию здоровья к осуществлению подобной деятельности; пользоваться хорошей репутацией; не быть окончательно осужденным за совершение умышленного преступления, затрагивающего престиж профессии; окончить курсы подготовки медиаторов в соответствии с законодательством, или соответствующую постоуниверситетскую программу мастерата, аккредитованную согласно закону и согласованную с Советом по медиации; получить сертификат медиатора в соответствии с законом.

В Австрии медиатором может стать лицо, достигшее 28 лет, имеющее установленную законом профессиональную квалификацию, заслуживающее доверия, заключившее договор страхования гражданской ответственности.

Законодательство Словакии устанавливает следующие критерии допуска к профессии медиатора: полная дееспособность, прохождение обучения в системе мастерата в Словакии или в другом государстве, безупречная репутация, наличие сертификата об окончании курсов начальной подготовки.

В Албании медиатором может стать лицо, имеющее диплом об университетском образовании, достигшее 25 лет, окончившее курсы профессиональной подготовки, обладающее лицензией и зарегистрированное в Реестре медиаторов, и в отношении которого нет окончательного обвинительного приговора за совершение умышленного преступления.

В Российской Федерации профессиональную деятельность медиатора могут осуществлять лица, которые: достигли 25 лет, имеют высшее образование, окончили курсы профессиональной подготовки.

Для того чтобы стать профессиональным медиатором в **Республике Казахстан**, необходимо иметь высшее образование, быть не моложе 25 лет, иметь документ, подтверждающий окончание курсов профессиональной подготовки, быть зарегистрированным в реестре профессиональных медиаторов.

В контексте изложенного считаем необходимыми предусмотренные в новом проекте Закона о медиации дополнительные критерии допуска к профессии медиатора.

Таким образом, медиатором может стать лицо, которое: обладает полной дееспособностью; имеет диплом о высшем лицензионном образовании; ранее не осуждалось за умышленное тяжкое, особо тяжкое и чрезвычайно тяжкое преступление; не имеет непогашенной судимости за незначительные преступления и преступления средней тяжести; обладает безупречной репутацией; годно по состоянию здоровья к занятию этой профессией; окончило курсы начальной подготовки медиаторов; выдержало аттестационный экзамен на медиатора.

Включение условия, согласно которому медиаторы должны быть лицензированы в определенной области, вытекает из необходимости формирования профессионального состава медиаторов, а также из выполняемых ими обязанностей. Кроме того, данное условие косвенно устанавливает минимальный возрастной ценз для кандидатов в медиаторы (примерный возраст: 22-24 года), поскольку, чтобы осуществлять качественный процесс медиации и внушать доверие сторонам, кандидат должен иметь определенную практику и жизненный опыт, и поэтому нет смысла становиться медиатором после окончания лицея или колледжа в возрасте 18-20 лет. Таким образом, будет обеспечен минимальный уровень знаний и профессиональных навыков.

Особую важность имеет также годность к осуществлению деятельности медиатора с медицинской точки зрения. Психическая и эмоциональная устойчивость играет определяющую роль в профессии, предполагающей прямой контакт с людьми различных характеров, из разных социальных слоев.

Помимо вышесказанного, проект четко устанавливает возможность признания статуса медиатора для лиц, ставших медиаторами за рубежом.

Еще одной предпосылкой для формирования профессионального состава медиаторов является **качество курсов их профессиональной подготовки.**

Лица, желающие стать медиаторами, не должны становиться ими лишь потому, что уже являются психологами, юристами, преподавателями, и т.д. Помимо высшего образования, одним из наиболее важных критериев допуска к профессии медиатора должна быть начальная подготовка, в рамках которой медиатор сможет получить знания в области ведения переговоров, общения, приемов медиации, психологии, конфликтологии и пр. В большинстве европейских стран невозможно заниматься медиаторской деятельностью, не окончив курсы начальной подготовки.

В данном контексте приведем несколько следующих примеров.

В Российской Федерации и в **Республике Казахстан** курсы подготовки медиаторов утверждаются Правительством.

Законодательство **Албании** предусматривает, что Национальная медиационная палата один раз в год организует тренинг, обязательный для не имеющих трудового стажа брокеров, зарегистрированных в Реестре медиаторов, и обеспечивает непрерывную подготовку медиаторов продолжительностью не менее 20 дней в году.

В **Австрии** порядок прохождения курсов подготовки для медиаторов устанавливается Министерством юстиции по согласованию с Консультационным Советом по медиации. Содержание курсов может быть разным, в зависимости от области медиации. Теоретическая часть курсов составляет от 200 до 300 часов, а практическая – от 100 до 200 часов. Кроме того, законодательство Австрии очень четко определяет содержание учебной программы. На протяжении каждых 5 лет своей деятельности медиатор должен посещать курсы непрерывной подготовки объемом не менее 50 часов, и представлять Министерству юстиции доказательства посещения этих курсов.

Законодательство **Германии** также определяет содержание курсов начальной подготовки, а содержание курсов непрерывной подготовки устанавливается Министерством юстиции. Помимо этого, на большинстве факультетов права в обязательном порядке преподают курс медиации.

Обучение медиаторов в **Румынии** осуществляется в рамках курсов профессиональной

подготовки, организуемых поставщиками услуг по профессиональной подготовке и аккредитованными высшими учебными заведениями. Курсы и программы профессиональной подготовки медиаторов утверждаются Советом по медиации, и проводятся с соблюдением стандартов профессионального обучения в данной области, разработанных Советом по медиации. Совет по медиации составляет перечень учебных заведений и других юридических лиц, организующих профессиональную подготовку медиаторов. Данный перечень предоставляется заинтересованным лицам по месту нахождения Совета по медиации, в судебных инстанциях, органах местного публичного управления, а также размещается в офисе и на веб-странице Министерства юстиции.

Закон Республики Молдова о медиации № 134 предусматривает лишь то, что начальная и непрерывная подготовка медиаторов обеспечивается высшими учебными заведениями и Национальным институтом юстиции, а Совет разрабатывает проекты стандартов и рамочных программ начальной и непрерывной подготовки медиаторов. По сравнению с соответствующими нормами, применяемыми в других странах, положения Закона № 134 являются очень обобщенными.

Пункт 23 Руководящих принципов более эффективного внедрения существующих рекомендаций, касающихся медиации в семейных и гражданских делах, разработанных СЕРЕЈ, предусматривает, что *за начальной подготовкой должен следовать надзор, наставничество и непрерывная профессиональная подготовка.*

Также, пункт 15 Рекомендации Комитета министров государствам-членам о медиации в гражданских делах № (2002) 10, предусматривает, что *государства должны рассматривать возможность принятия мер, направленных на выработку соответствующих стандартов для отбора, обучения, определения ответственности и квалификации медиаторов, включая тех, которые специализируются на международных делах.*

Исходя из международных рекомендаций и практики других государств, представляется необходимым предусмотреть более детальное регламентирование подготовки медиаторов. Таким образом, предлагается разделить подготовку медиаторов на начальную и непрерывную, и осуществлять ее в соответствии со стандартами, утвержденными Советом по медиации.

Лица, окончившие курсы начальной подготовки, будут проходить аттестацию, проводимую Советом, поэтому Министерству юстиции необходимо разработать соответствующий регламент. Также, подобно прочим свободным профессиям, Министерство юстиции будет выдавать аттестат медиатора после вноса определенной суммы на счет министерства. Осуществление этой выплаты на счет министерства объясняется практической необходимостью в покрытии расходов, связанных с печатанием бланков аттестатов медиатора.

В данном проекте предлагается ввести обязательную непрерывную подготовку и предусмотреть минимальное количество часов обучения в течение одного года. Осуществление деятельности медиатора требует наличия знаний и навыков в различных областях, таких как: психология, право, основы коммуникации, конфликтология и т.д. Поэтому разделение подготовки медиаторов необходимо с точки зрения обеспечения качества обучения – непрерывная подготовка будет играть важную роль, как для подкрепления знаний, так и для поддержания уровня качества деятельности медиаторов.

Настоящий проект, по сравнению с Законом № 134, существенно расширяет круг субъектов, которые могли бы участвовать в организации начальной и непрерывной подготовки медиаторов. В этом смысле проект оперирует понятием *поставщики услуг по профессиональной подготовке*, используемым и в законодательстве Румынии. Как следствие, учебные заведения, медиаторские организации, а также любые другие юридические лица, соответствующим образом аккредитованные Советом, смогут участвовать в организации курсов подготовки медиаторов. Таким образом, в условиях конкуренции станет возможным повышение качества и рост разнообразия курсов. Помимо этого будут признаваться курсы подготовки, организуемые юридическими лицами из-за рубежа, которые могут проводиться

как на территории Республики Молдова, так и на территории другого государства.

Касательно **организационной формы деятельности медиаторов**, в Отчете о мониторинге Закона о медиации было отмечено следующее: *Данные положения Закона о медиации (ссылка на статью 16 Закона № 134 –примечание авторов) затрудняют восприятие законности медиативной деятельности, осуществляемой под эгидой организаций (юридических лиц), которые управляют медиационными услугами, оказываемыми медиаторами (физическими лицами). В большинстве стран, принявших специальные законы о медиации, подобные организации определены как институты/центры медиации. Поэтому в рассматриваемый закон необходимо внести соответствующие изменения, имея в виду, что институты медиации уже существуют и в Республике Молдова (перечень арбитров и медиаторов Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате) или требуют создания (Комиссия по вопросам медиации при Государственном агентстве по интеллектуальной собственности).*

Кроме того, в ходе составления Отчета о мониторинге был проведен опрос с целью определения институциональной ответственности в деле устранения существующих недостатков и активизации медиации в Республике Молдова. В рамках этого опроса каждому институту, указанному в анкете, респонденты выставили оценки от 1 до 10. Из результатов анкеты: *ответы 86% респондентов показали, что в качестве организаций, ответственных за устранение существующих недостатков и активизации медиации/арбитража, наиболее часто были отмечены институты медиации и арбитража; 72% респондентов указали, что гражданское общество и судебные инстанции несут повышенную ответственность за рост эффективности/активизации медиации.*

Авторы Отчета о мониторинге рекомендуют *расширить спектр организационных форм медиативной деятельности и разрешить деятельность, как индивидуальных бюро, так и медиативных институтов – юридических лиц, неприбыльных некоммерческих организаций, государственных учреждений, специализирующихся на оказании услуг по медиации (центры, ассоциации и т.д.).*

Также, авторы Отчета о мониторинге отметили следующее: *Регулирование медиативных учреждений, наряду с регулированием индивидуальной деятельности медиатора, необходимо и в контексте укрепления положений Закона о медиации, касающихся профессионального самоуправления медиаторов посредством различных профессиональных организаций и/или единых организационных структур на государственном уровне, которые могли бы уменьшить степень негибкости Закона о медиации в части привлечения медиаторов к дисциплинарной ответственности; при этом профессиональные ассоциации могли бы полностью или частично взять на себя функции Совета по медиации.*

Для оценки нынешней ситуации в отношении организационных форм деятельности медиаторов, приводим следующие статистические данные. Согласно информации, имеющейся в распоряжении Министерства юстиции, по состоянию на 26.05.2014 функционировали:

- 20 действующих индивидуальных бюро;
- 5 недействующих индивидуальных бюро, так как медиаторы приостановили свою деятельность;
- 1 объединенное бюро.

Согласно информации, имеющейся в распоряжении Министерства юстиции, по состоянию на 03.03.2015 функционировали:

- 50 действующих индивидуальных бюро;
- 6 недействующих индивидуальных бюро, так как медиаторы приостановили свою деятельность;
- 8 объединенное бюро.

В отношении объединенных бюро можно констатировать что на протяжении 8 лет после принятия Закона о медиации было зарегистрировано лишь 9 объединенных бюро. На

настоящий момент одно бюро уже распущено.

Практика показала, что объединенные бюро являются не самой удачной организационной формой деятельности медиаторов в Республике Молдова, как с точки зрения расходов на содержание бюро, так и с точки зрения его организации.

После изучения законодательства европейских и постсоветских стран в области медиации, можем привести следующие конкретные примеры организации деятельности медиаторов.

Примечательно, что для осуществления своей деятельности в Голландии медиатор не обязан иметь определенное помещение (бюро). Похожий подход обнаруживаем и в Чехии.

В Литве, согласно положениям Закона о медиации в гражданских делах № X-1702 от 15 июля 2008 года, созданы агентства по управлению медиацией в гражданских спорах (*agency administering the provision of conciliatory mediation in civil disputes*). Эти агентства, будучи публичными или частными юридическими лицами, рекомендуют или назначают медиаторов, предлагают или устанавливают правила осуществления медиации, управляют стоимостью услуг по медиации, продвигают средства реализации процедуры медиации и другие, связанные с ней, услуги.

В Италии известна структура, похожая на литовские агентства – медиативная организация. Согласно статье 16 Законодательного декрета № 28/2010, публичные или частные юридические лица вправе создавать организации для управления процессом медиации. Процесс медиации осуществляется без формальностей – в офисе медиативной организации или в местах, установленных регламентом организации.

В Румынии медиаторы могут осуществлять свою деятельность в рамках объединения лиц свободных профессий, в рамках бюро, состоящего из одного или нескольких объединенных медиаторов и соответствующего вспомогательного персонала, или же в рамках неправительственной организации, с соблюдением предусмотренных законом условий.

В Словакии созданы Центры медиации (*Mediation Centers*), которые не вправе осуществлять деятельность в уголовных делах. Центры медиации могут создаваться и управляться как физическими, так и юридическими лицами. Учредитель центра медиации должен опубликовать в Коммерческом регистре информацию о создании центра и открытии филиалов, перечень медиаторов, состоящих в соответствующем центре, устав центра, порядок вознаграждения медиаторов.

В Российской Федерации созданы организации медиаторов (*организации, осуществляющие деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации*) со статусом юридического лица, одним из основных видов деятельности которых является проведение процесса медиации. Эти организации по просьбе сторон рекомендуют или назначают медиаторов и оказывают услуги на платной основе. Организации могут создавать объединения в форме ассоциаций (союзов) в целях координации своей деятельности и унификации стандартов и правил. Организации медиаторов осуществляют свою деятельность на платной основе.

В Республике Казахстан Закон о медиации № 401 от 28.01.2011 определяет организации медиаторов как некоммерческие, негосударственные, самофинансируемые и самоуправляемые организации, создаваемые по инициативе медиаторов в организационно-правовых формах, предусмотренных Законом о некоммерческих организациях, в целях обеспечения материальных и организационно-правовых условий и достижения общих целей развития медиации, не противоречащих законодательству Республики Казахстан. Эти организации вправе проводить курсы повышения квалификации медиаторов с выдачей соответствующего документа (сертификата). Кроме того, организации медиаторов вправе объединяться в ассоциации/союзы. Каждая организация медиаторов ведет свой реестр профессиональных медиаторов. Закон запрещает взимание взносов при вступлении в организацию.

В отношении международной практики Отчет о мониторинге отмечает следующее: "В большинстве стран деятельность медиаторов может осуществляться как на

индивидуальной основе, так и под эгидой организаций/институтов медиации, подобных арбитражным институтам. На международном уровне и во многих национальных системах права существуют организации/институты медиации, применяющие схемы АРС в гражданских, семейных и коммерческих спорах: в кантоне Женева, во Франции, Германии, Румынии. Институты медиации действуют в форме юридических лиц или в рамках таковых, однако акт медиации реализуется индивидуально, под эгидой института медиации, в соответствии с определенными правилами, утвержденными соответствующим институтом. Принятые в Литве, России и Казахстане законы также регламентируют управление процессом медиации в рамках специализированных организаций. В большинстве стран существуют элементы самоуправления медиаторов на государственном уровне или на уровне областей специализации – в Румынии, России, Франции, Бельгии, - а в Казахстане самоуправляемые организации ведут свои реестры авторизованных медиаторов”.

В контексте вышеизложенного считаем, что, исходя из специфики медиации по сравнению с другими смежными с судебной системой профессиями, и с учетом недостатков, с которыми эта область сталкивалась в течение 8 лет с момента принятия Закона о медиации № 134, для преодоления существующих трудностей, связанных с организацией деятельности медиаторов, необходим новый подход с концептуальной точки зрения.

Таким образом, в качестве решения предлагаем несколько организационных форм деятельности медиаторов – бюро медиаторов, которое может быть индивидуальным или объединенным, и организация, осуществляющая медиацию.

Эксперты ПРООН предложили термин ”institutie de mediere” (”институт медиации”). После первого визирования проекта был сделан вывод, что использование термина ”institutie de mediere” в смысле организационной формы деятельности медиатора на практике может привести к его смешению с термином ”institutie a medierii”, рассматриваемым как юридический институт. Кроме того, в статье 184 Гражданского кодекса указано, что публичное учреждение (”institutie publică”) является одним из видов некоммерческих организаций, что и породило неверную интерпретацию, согласно которой институт медиации должен обладать статусом публичного учреждения.

Вследствие этого было выбрано наименование ”организация, осуществляющая медиацию”.

Необходимость создания организаций, осуществляющих медиацию, объясняется тем, что профессия медиатора в большой степени является дополнительной по отношению к основной профессии. Если, например, адвокаты и нотариусы могут осуществлять медиаторскую деятельность в своих бюро, то, например, доктора, психологи, педагоги и пр., а также представители других профессий, желающие осуществлять, в том числе, и медиаторскую деятельность, не имеют такой возможности и вынуждены открывать индивидуальные бюро.

Лица, ранее аттестованные в качестве медиаторов, лишены стимула продолжать заниматься этой профессией, поскольку на данном этапе уровень развития и продвижения медиации является недостаточным, а размер гонорара за один процесс медиации незначителен (примерно 100-1000 леев, в зависимости от количества заседаний, сложности дела и т.д.) по сравнению с расходами на содержание бюро, служебные командировки и выплаты по социальному и медицинскому страхованию (минимальная сумма - примерно 3000-5000 леев/месяц, в том числе расходы на аренду помещения, коммунальные услуги, покупку и обслуживание необходимого оборудования и т.д.). В этом контексте отмечаем, что в случае совместного содержания Организации, осуществляющей медиацию, учредителями и входящими в ее состав медиаторами, расходы для каждого отдельно взятого медиатора будут ниже.

Организация, осуществляющая медиацию, будет иметь статус юридического лица, **не преследующего цель извлечения прибыли**. Неприбыльный характер вытекает из того, что медиаторскую деятельность будет осуществлять не организация, а медиаторы, которые могут входить в состав одной или нескольких организаций, осуществляющих медиацию.

Организации, осуществляющие медиацию, создаются для обеспечения эффективного осуществления медиативной деятельности, поэтому, такие организации будут выполнять

следующие функции:

- продвижение медиативных услуг и медиаторов, входящих в состав организации;
- организация курсов начальной и непрерывной подготовки медиаторов (после аккредитации организации Советом по медиации в качестве поставщика услуг по профессиональной подготовке);
- управление списком медиаторов;
- установление правил/стандартов качества для осуществления процессов медиации;
- установление порядка/тарифов для расчета гонораров медиаторов;
- рекомендации/назначение по просьбе сторон одного или нескольких медиаторов для процесса медиации;
- обеспечение осуществления деятельности медиаторов посредством: предоставления помещений для проведения заседаний в рамках медиации, организация мест для хранения архивов медиаторов, обеспечение делопроизводства для медиаторов;
- прочие услуги, необходимые для эффективного осуществления деятельности медиаторов.

Учредителями Организации, осуществляющей медиацию, могут быть:

а) физические лица – Таким образом, будут созданы предпосылки для совместного создания Организации, осуществляющей медиацию, и для привлечения в нее своих коллег теми медиаторами, которые по различным причинам не могут позволить себе содержание индивидуального бюро. Надо отметить что и медиаторы, располагающие индивидуальными бюро, также будут вправе состоять в организации, осуществляющей медиацию.

б) юридические лица – Таким образом, в эту структуру впишутся уже существующие в Республике Молдова организации, осуществляющие медиацию, которые в настоящее время не вписываются в организационные формы деятельности, регламентированные действующим Законом о медиации. В данном контексте приводим следующие примеры:

- перечень арбитров и медиаторов Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате;
- Комиссия по вопросам медиации при Государственном агентстве по интеллектуальной собственности;
- медиаторы Института уголовных реформ, специализирующиеся на уголовно-правовых спорах с участием несовершеннолетних;
- Центр продвижения медиации PROMEDIERE (со статусом общественного объединения);
- Центр медиации, переговоров и примирения Республики Молдова (со статусом общественного объединения).

Создание юридическими лицами Организаций, осуществляющих медиацию, послужит предпосылкой для появления организаций, осуществляющих медиацию, в рамках судебных и арбитражных инстанций, органов местного самоуправления, университетов и т.д.

Дополнительная выгода от этого состоит в том, что Организации, осуществляющие медиацию, будут являться своеобразной поддержкой для Совета, внося существенный вклад в повышение качества и профессионализма деятельности медиаторов.

Статья 17 проекта предусматривает условия создания Организации, осуществляющей медиацию. Организации, осуществляющие медиацию будут регистрироваться Министерством юстиции, в порядке, установленном Законом № 837-XIII от 17.05.1996г. об общественных объединениях, в Государственном реестре общественных объединений. Исходя из специфики области, в которой будет развиваться деятельность Организации, осуществляющей медиацию, настоящим проектом устанавливается ещё одно условие для регистрации организации – представление заключения Совета по медиации. Для выдачи положительного заключения, в токором Совет выскажет своё согласие для регистрации Организации, осуществляющей медиацию, он должен будет проверить соблюдение следующих критериев, предусмотренных в проекте: наличие списка как минимум из 2 медиаторов; наличие принятого организацией регламента медиации; наличие принятых

правил обеспечения контроля качества услуг, предлагаемых модераторами, включенными в перечень, утвержденный организацией в соответствии с Кодексом профессиональной этики медиатора и действующим законодательством.

Другим новым элементом проекта является замена «списка медиаторов» **Государственным регистром медиаторов**. Данный факт стал необходимым для обеспечения соответствия методов управления информацией о медиаторах, которую держит Совет по медиации, с требованиями для государственных регистров, установленными законом.

Статья 14 настоящего проекта регламентирует что Министерство юстиции ведёт Государственный регистр медиаторов. Согласно ст. 16, ч. (1) Закона № 71 от 22.03.2007г. о регистрах, *учреждение базовых и ведомственных государственных регистров осуществляется Правительством или другим органом публичной власти, уполномоченным законом, путем принятия решения об учреждении регистра*. Таким образом, исходя из того что Совет по медиации не является органом публичной власти, он не может быть владельцем Государственного регистра медиаторов. В последствии указанного, Министерство юстиции, будучи органом публичной власти, будет иметь статус владельца Государственного регистра медиаторов.

Согласно положениям ст. 13, ч. (1) Закона о регистрах, *Регистратором может быть физическое или юридическое лицо, которому владельцы государственных регистров делегировали соответствующие функции*. Таким образом Совета по медиации будет иметь статус регистратора, который будет указан в положении о порядке ведения Государственного регистра медиаторов, а также в Технической концепции данного регистра, которые будут приняты Правительством. В этих нормативных актах, также будет указан держатель Государственного регистра медиаторов - Центр о правовой информации, ведомственный Министерству юстиции. Центр был создан для совершенствования и развития единой системы правовой информации, а также для координации деятельности в области информационных и коммуникационных технологий Министерства юстиции.

Данный проект предлагает изменения, касающиеся общих правил осуществления процесса медиации.

В результате принятия данного проекта, а также в соответствии с принципом добровольного участия сторон в медиации, инициирование процесса медиации будет осуществляться по инициативе сторон на основании заявления, а также по рекомендации органов публичного управления, судебных инстанций или органов уголовного преследования. Новаторство состоит в том, что в ходе судебного процесса инстанция может предложить сторонам принять участие в ознакомительном заседании по вопросу урегулирования спора путем медиации.

Еще один новаторский элемент относится к порядку назначения медиатора. Так, на основании достигнутого соглашения стороны смогут назначить одного или нескольких медиаторов или ходатайствовать о назначении медиатора перед организацией, осуществляющей медиацию, согласно утвержденным ею правилам.

Кроме того, в отличие от действующих положений, проект предусматривает условия, касающиеся продолжительности процесса медиации. Таким образом, если стороны своим соглашением не установят срок для урегулирования спора, этот срок составит 3 месяца с момента заключения соглашения о проведении процедуры медиации. Если по истечении изначально установленного срока стороны не достигли консенсуса и желают продолжить процесс медиации, они вправе ходатайствовать о продлении срока. В случае передачи спора для медиации в рамках судебного процесса, во избежание затягивания судебного процесса срок может быть продлен только с согласия органа уголовного преследования или судебной инстанции.

Отметим, что в результате инициирования процесса медиации гражданский процесс или

арбитражные процедуры приостанавливаются со дня подписания соглашения о проведении процедуры медиации. Помимо этого, инициирование процесса медиации приостанавливает течение срока исковой давности.

Похожая практика существует в Румынии, где рассмотрение гражданских дел судебными или арбитражными инстанциями приостанавливается по заявлению сторон для осуществления процесса медиации, согласно условиям, предусмотренным Гражданским процессуальным кодексом.

В Чехии процесс медиации прекращается, если в течение более одного года не состоялось ни одного заседания с участием сторон и медиатора. В Словении инстанция может передать дело для урегулирования спора путем медиации, приостановив судебный процесс не более чем на три месяца. В Италии, например, процесс медиации не должен длиться более 4 месяцев. Законодательство Российской Федерации и Республики Казахстан предусматривает общую для медиатора и сторон процесса обязанность принимать всевозможные меры для завершения процесса медиации в срок не более 60 дней.

Проект предусматривает, что процесс медиации начинается со дня подписания соглашения о проведении процедуры медиации. Кроме того, предусмотрены и основания прекращения медиации. Важным является то, что в случае прекращения процесса медиации медиатор должен отметить этот факт в протоколе, форма которого устанавливается Советом. В этом смысле уместно упомянуть практику Румынии, где в случае прекращения процедуры медиации медиатор составляет и подписывает протокол, подписываемый также сторонами лично или через своих представителей, после чего вручает сторонам по одному экземпляру протокола в оригинале.

Один из существенных аспектов процесса медиации состоит в том, что медиатор не вправе предоставлять юридические консультации. Роль медиатора состоит в содействии достижению сторонами консенсуса и нахождению приемлемого для всех решения. Согласно Рекомендации Комитета министров государствам-членам о медиации в гражданских делах № (2002) 10, медиатор должен действовать независимо и беспристрастно, и должен обеспечивать в процессе медиации соблюдение принципа равных процессуальных возможностей сторон; медиатор не вправе навязывать решение сторонам. Таким образом, стороны играют решающую роль в определении решения своего спора, а медиация носит персональный характер. Исходя из этих соображений, сторона, являющаяся физическим лицом, может участвовать в медиации через своего представителя только с согласия другой стороны.

Помимо общих положений, относящихся к процессу медиации, Глава V данного проекта регулирует аспекты осуществления процесса медиации в конкретных областях. Так, Раздел 1 содержит положения о медиации гражданских споров, споров, осложненных иностранным элементом, семейных споров, споров в области защиты прав потребителей, трудовых и административных споров.

Исходя из положений части 4 Рекомендации Комитета министров государствам-членам о медиации в гражданских делах № (2002) 10, согласно которой медиация может иметь место в рамках судебной процедуры или вне таковой, данный проект регламентирует осуществление медиации как в рамках судебного или арбитражного процесса, так и за их пределами.

Еще один новаторский элемент состоит в регулировании категорий гражданских споров, осложненных иностранным элементом (статья 26), к которым может применяться процесс медиации.

Закон № 134 оперирует таким понятием, как соглашение о примирении (*acord de împăcare*). Это понятие не соответствует понятию, используемому в Гражданском кодексе – мировое соглашение (*tranzacția*). Данный проект унифицирует используемые понятия, применяя для всех типов споров понятие мирового соглашения (*tranzacție*).

В целях обеспечения надежности правовых отношений и подтверждения факта заключения мирового соглашения в присутствии медиатора, последний обязан скрепить мировое соглашение своей подписью.

Мировое соглашение, будучи гражданским договором, является обязательным для сторон.

В настоящее время, согласно части (4) статьи 29 Закона № 134, *соглашение о примирении подлежит исполнению в соответствии с гражданским законодательством с указанной в нем даты, а при отсутствии указания срока исполнения – по истечении 15 дней со дня его подписания или в соответствии с оговоренными законодательными положениями.* Для принудительного исполнения мировое соглашение должно быть утверждено судебной инстанцией.

Что касается исполнения мировых соглашений в других странах, можно отметить следующее.

В **Словакии** правомочная сторона может ходатайствовать об исполнении медиативного соглашения, если это соглашение было заключено согласно предусмотренным в законе условиям: в виде нотариального акта, или если оно было утверждено судебной инстанцией или трибуналом в качестве мирного урегулирования спора.

Законодательство **Литвы** предусматривает, что медиативное соглашение, утвержденное решением судебной инстанции, должно рассматриваться как окончательное решение сторон, и его исполнение может быть осуществлено в принудительном порядке.

Для принудительного исполнения медиативного соглашения в **Румынии** стороны могут ходатайствовать перед судебной инстанцией о выдаче решения, закрепляющего их соглашение. Это решение становится исполнительным листом. В случае если регулируемый медиацией конфликт затрагивает передачу права собственности на объекты недвижимости, а также другие вещные права, раздел имущества и дела о наследстве, под угрозой ничтожности, медиативное соглашение предъявляется публичному нотариусу или судебной инстанции для проверки основных и формальных условий в предусмотренном законом порядке и выдачи удостоверенного акта или судебного решения. В этом случае нотариальный акт, составленный публичным нотариусом, имеет силу исполнительного листа.

В **Албании** медиативное соглашение подлежит исполнению подобно арбитражным решениям.

В **Российской Федерации** и в **Республике Казахстан** медиативное соглашение, заключенное в рамках процесса медиации, состоявшегося вне судебного или арбитражного процесса, является гражданским договором и подлежит исполнению в соответствии с гражданским законодательством. Медиативное соглашение, заключенное в рамках процесса медиации, имевшего место после начала судебного или арбитражного процесса, может быть утверждено судебной или арбитражной инстанцией.

Содействие государству в осуществлении справедливого правосудия в сжатые сроки - одна из целей развития и продвижения системы альтернативного разрешения споров. Так, согласно Рекомендации Комитета министров государствам-членам о медиации в гражданских делах № (2002) 10, *при организации медиации государства должны обеспечивать баланс между необходимостью и последствиями срока исковой давности и продвижением безотлагательных и легкодоступных процедур медиации.* Кроме того, Директива Европейского парламента 2008/52/CE относительно некоторых аспектов медиации в гражданских и коммерческих делах предусматривает, что *соглашение может приобрести силу исполнительного листа на основании решения, определения или иного аутентичного инструмента, выданного судом или иным уполномоченным органом в соответствии с законодательством государства-члена ЕС, в котором было выдвинуто соответствующее требование.*

В этом контексте данный проект предлагает предусмотреть, что после заключения мирового соглашения стороны должны добровольно исполнить его в установленный срок, а при отсутствии конкретного срока, установленного сторонами, мировое соглашение

подлежит исполнению в течение 20 дней. Установление данного срока в законодательном порядке необходимо во избежание необоснованного затягивания исполнения мирового соглашения. Проект предлагает несколько способов принудительного исполнения мирового соглашения для случаев отказа от его исполнения в добровольном порядке.

Чтобы избавить судебные инстанции от части заявлений об утверждении мировых соглашений, предлагаем несколько способов наделения исполнительной подписью/силой, в зависимости от способа осуществления медиации - вне судебного или арбитражного процесса или в рамках такового.

А. Так, если мировое соглашение заключено в рамках процесса медиации, реализованного вне судебного или арбитражного процесса, у сторон есть два способа наделить мировое соглашение исполнительной силой (часть (2) статьи 33 проекта закона):

1. Первый способ состоит в утверждении мирового соглашения судебной инстанцией в соответствии с положениями Гражданского процессуального кодекса.

2. Второй способ состоит в наделении исполнительной подписью/силой в соответствии с положениями Закона о нотариате № 1453-XV от 8 ноября 2002 года. Отметим, что применение данного способа возможно только в том случае, если сторонами являются юридические лица. Данное условие необходимо для обеспечения равенства сторон и гарантии выполнения заключаемого соглашения. В случае если все стороны являются юридическими лицами, в процессе медиации последние могут быть представлены своими юристами, сотрудниками, имеющими юридическое образование, или адвокатами. Тем самым будет обеспечено соблюдение прав и интересов сторон. Таким образом, считаем, что в данном случае стороны вправе выбирать между утверждением мирового соглашения судебной инстанцией и наделением мирового соглашения исполнительной подписью/силой посредством нотариуса.

В. Если мировое соглашение заключено в рамках процесса медиации, реализованного в ходе судебного процесса, тогда, для того, чтобы подлежать принудительному исполнению, соглашение должно быть утверждено судебной инстанцией в соответствии с положениями Гражданского процессуального кодекса.

С. Если мировое соглашение заключено в рамках процесса медиации, реализованного в ходе арбитражного процесса, тогда, для того, чтобы подлежать принудительному исполнению, согласно части (4) статьи 33 проекта, соглашение должно быть утверждено арбитражной инстанцией.

Содействие государству в осуществлении справедливого правосудия в сжатые сроки - одна из целей развития и продвижения системы альтернативного разрешения споров. Так, согласно Рекомендации Комитета министров относительно путей облегчения доступа к правосудию № (81)7, *следует принимать меры по облегчению или, где это уместно, поощрению примирения сторон или дружественного урегулирования спора до принятия его к судебному производству или же в ходе начатого производства*. В данном случае преимущества наличия нескольких возможностей для принудительного исполнения мирового соглашения состоят в обеспечении более сжатого срока процесса медиации по сравнению с нынешним положением дел, когда все мировые соглашения утверждаются только судебной инстанцией. Кроме того, это позволит сократить количество заявлений, рассматриваемых судебными инстанциями.

Проект содержит положения общего характера о медиации в уголовных и административных делах, устанавливая, таким образом, базовые принципы подобной медиации. В целях соблюдения положений Уголовного кодекса, Уголовно-процессуального кодекса и Кодекса о правонарушениях, условия, при которых уголовные и административные дела могут подлежать медиации, устанавливаются вышеперечисленными кодексами.

Медиация в ходе уголовного процесса будет возможна в двух случаях: в случае преступлений, за совершение которых уголовное преследование начинается и прекращается

по заявлению жертвы, а также в части, относящейся к гражданскому иску. Данные аспекты должны быть детализированы в указанных кодексах в процессе изменения смежной правовой базы.

В целях гарантирования соблюдения прав ребенка в ходе уголовного и административного процесса, статья 34 предусматривает обязательное участие психолога или педагога в процессе медиации.

Рекомендация Комитета министров относительно медиации по уголовным делам № 19 (99) предусматривает, что *передача уголовного дела в службу медиации и оценка результатов медиации зависят от органов уголовной юстиции (пункт 9), и до начала медиации компетентные органы уголовной юстиции информируют медиатора обо всех существенных обстоятельствах дела и обеспечивают его необходимыми документами. (пункт 25).* В этом отношении проект предусматривает, что до начала процесса медиации орган уголовного преследования или судебная инстанция обязаны сообщить медиатору существенные обстоятельства дела, согласно положениям Уголовно-процессуального кодекса и Кодекса о правонарушениях.

Кроме того, упомянутая Рекомендация предусматривает, что *медиатор обязан сообщить органам уголовной юстиции о предпринятых шагах и результатах медиации, однако его сообщение не должно раскрывать содержание переговоров и давать оценку поведению сторон в ходе медиации.* Соответственно, проект устанавливает обязанность медиатора представить органу уголовного преследования или судебной инстанции протокол, в котором указано основание прекращения процесса медиации. Именно в протоколе будут указаны предпринятые медиатором меры, а в случае если стороны заключат мировое соглашение, оно должно быть приложено к протоколу.

Похожая практика существует в Австрии, где медиатор обязан документировать начало и прекращение процесса медиации, и где он также, по просьбе сторон, может изложить результаты медиации и необходимые действия для их достижения.

Государственная поддержка и продвижение медиации имеют большое значение для ее развития. Так, международные рекомендации относительно медиации предлагают различные способы реализации такой поддержки, некоторые из которых приведены ниже.

Согласно Рекомендации Комитета министров государствам-членам о медиации в гражданских делах № (2002)10, государства должны предоставлять и распространять как общую, так и подробную информацию о медиации в гражданских делах, включая информацию о ее стоимости и эффективности. В этой же рекомендации предлагается, чтобы *государства должны рассматривать возможность организации и предоставления полностью или частично бесплатной медиации, или предоставления юридической помощи в процессе медиации, особенно если интересы одной из сторон требуют особой защиты.*

Директива Европейского парламента 2008/52/CE относительно некоторых аспектов медиации в гражданских и коммерческих делах также предусматривает, что *если это представляется целесообразным, и с учетом всех обстоятельств дела, суд, рассматривающий иск, может предложить сторонам прибегнуть к медиации для разрешения спора. Суд также может предложить сторонам принять участие в информационной сессии по вопросам использования медиации, если такие сессии проводятся и легкодоступны.*

В этом контексте, помимо всех прочих новых элементов, упомянутых выше, данный проект предусматривает еще и **механизм поддержки и продвижения института медиации.**

В этом смысле первоначальное внимание уделяется информированию общественности о роли, цели, результатах, преимуществах медиации. Таким образом, судебная инстанция может предложить сторонам принять участие в информационной встрече (статья 21). Судебные инстанции, органы местного самоуправления и органы уголовного преследования обеспечивают, по месту их нахождения, размещение в легкодоступных для общественности местах информации о медиаторах и их бюро, а также об организациях, осуществляющих

медиацию (статья 14). Информационные встречи до заключения соглашения о проведении процедуры медиации осуществляются на бесплатной основе (статья 18). Таким образом, будет обеспечен необходимый минимум для информирования общественности о существовании и преимуществах медиации.

Другой акцент ставится на мотивирование сторон к использованию медиации, реализуемое путем предоставления определенных льгот, таких как освобождение сторон от уплаты государственной пошлины, рассрочка уплаты или полный/частичный возврат государственной пошлины (статья 39).

В качестве примера можно привести практику Белоруссии, где были приняты изменения в Хозяйственный процессуальный кодекс, в соответствии с которыми инстанция вправе назначать примирителя. Кроме этого, было утверждено положение о рассмотрении жалоб и внесены изменения с целью предоставления вовлеченным сторонам льгот по уплате государственной пошлины.

Также предлагается включить в статью 39 норму, регулирующую ситуации когда до подачи иска, стороны приняли участие в процессе медиации, но процесс медиации завершился без заключения мирового соглашения. Таким образом, при подачи иска, будут освобождены от оплаты 25% от государственной пошлины. Это положение аналогично Литовской практике, где в статье 36 Гражданского процессуального кодекса Литвы содержится норма аналогичная предложенной в данном проекте.

Еще один аспект государственной поддержки медиации состоит в продвижении медиации, гарантируемой государством. Условия и порядок, в соответствии с которыми стороны смогут пользоваться услугами медиатора, оплачиваемого за счет государства, будут установлены в Законе о юридической помощи, гарантируемой государством № 198-XVI от 26.07.2007, после внесения в него соответствующих изменений и дополнений.

Внедрение данного проекта потребует осуществления дополнительных расходов из государственного бюджета только в части, касающейся вознаграждения членов Совета за их участие в заседаниях, начиная со дня формирования нового состава Совета, согласно проекту, то есть, с 24 октября 2016 года. Расходы, касающиеся обеспечения деятельности Совета по медиации, будут покрываться, как и в настоящее время, Министерством юстиции из финансовых средств, предназначенных для медиации.

В целях обеспечения предварительной оценки возможных расходов, представляем следующий расчет.

Совет формируется из 9 членов, которые проводят заседания не реже одного раза в месяц. Согласно Постановлению Правительства об утверждении размера среднемесячной заработной платы по экономике, прогнозируемой на 2014 год № 1000 от 13.12.2013, размер среднемесячной заработной платы составляет 4255 леев (10% от этой суммы - 425,5 леев).

Таким образом, расходы на проведение одного заседания Совета, в котором, как правило, должно участвовать 9 человек, составят:

$$9 \text{ человек} \times 425,5 \text{ леев} = 3829,5 \text{ леев}$$

Исходя из того, что заседания Совета организуются не реже одного раза в месяц, расходы на вознаграждение членов Совета в течение одного года составят:

$$3829,5 \text{ леев} \times 12 \text{ месяцев} = 45954 \text{ леев}$$

Итого проект

Проект будет иметь значительное влияние на укрепление Совета по медиации, определение условий вступления в профессию, усовершенствование организационных форм медиаторской деятельности, а также для создания нормативной базы для развития процесса медиации в конкретных областях.

В том же контексте, в следствии принятия данного проекта, будет обеспечено формирование состава квалифицированных медиаторов, расширение круга субъектов, организующих курсы по подготовке медиаторов, установление льгот для сторон, выбравших медиацию для разрешения спора.

Для надлежащего внедрения проекта Закона о медиации необходимо признать утратившим силу Закон о медиации № 134 от 14.06.2007 и внести изменения и дополнения в следующие нормативные акты:

1. Гражданский кодекс Республики Молдова № 1107-XV от 6 июня 2002 года;
2. Гражданский процессуальный кодекс Республики Молдова № 225 -XV от 30 мая 2003 года;
3. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Молдова № 122 от 14 марта 2003 года;
4. Семейный кодекс Республики Молдова № 1316-XIV от 26 октября 2000 года;
5. Исполнительный кодекс Республики Молдова № 443 от 24.12.2004;
6. Закон об адвокатуре № 1260-XV от 19 июля 2002 года;
7. Закон о юридической помощи, гарантируемой государством № 198 от 26 июля 2007 года;
8. Закон о государственной пошлине № 1216-XII от 3 декабря 1992 года;
9. Закон о конфликте интересов № 16 от 15 февраля 2008 года;
10. Постановление Правительства об утверждении Перечня выполняемых работ и оказываемых услуг за плату Министерством юстиции и подведомственными ему учреждениями и судебными инстанциями и тарифов на них, а также положений о порядке и направлениях использования специальных средств № 241 от 06.03.2006;
11. Постановление Правительства об утверждении Условий оплаты услуг по медиации в уголовных делах за счет государства № 303 от 21 апреля 2009 года.

Правительство разработает и утвердит следующие нормативные акты:

1. Положение о порядке ведения Государственного регистра медиаторов;
2. Техническая концепция Государственного регистра медиаторов.

Министерство юстиции утвердит, после консультации с Советом по медиации, следующие нормативные акты:

1. Положение об организации и функционировании Совета по медиации;
2. Положение об аттестации медиаторов;
3. Положение об аккредитации поставщиков услуг по профессиональной подготовке медиаторов;
4. Положение о регистрации бюро медиации и организаций, осуществляющих медиацию.

Совет по медиации утвердит следующие акты:

1. Кодекс профессиональной этики медиатора;
2. Положение о порядке хранения материалов, относящихся к процессу медиации;
3. Регламент процедуры рассмотрения обращений в связи с дисциплинарными нарушениями, допущенными медиаторами;
4. Образец соглашения о проведении процедуры медиации;
5. Стандарты начальной и непрерывной подготовки медиаторов.
- 6.

Согласование проекта и его публичное консультирование

Письмом № 03/300 от 15.01.2013 проект Закона о медиации был отправлен для визирования следующим заинтересованным органам публичного управления: Министерство финансов, Министерство экономики, Министерство труда, социальной защиты и семьи.

Генеральная прокуратура, Совет по медиации, Высшая судебная палата, Высший совет магистратуры, Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Республики Молдова, Государственное агентство по интеллектуальной собственности Республики Молдова.

Министерство юстиции, 22 января 2013 г., совместно с экспертами Центра эффективного разрешения споров (CEDR) организовали круглый стол, на который были приглашены и члены Совета по медиации. В рамках встречи участники обсудили проект Закона о медиации, а эксперты CEDR ознакомили присутствующих с порядком организации и функционирования института медиации в Великобритании.

В связи с большим количеством принятых предложений, проект был изменен и дополнен, и 14.12.2013 был направлен, письмом № 03/11684, органам публичного управления и представителям гражданского общества для дополнительного визирования.

Из вышеперечисленных органов, лишь Высшая судебная палата и Высший совет магистратуры поддержали проект, не представив возражений и предложений.

Дополнительно, письмом № 03/300 от 15.01.2013 проект Закона о медиации был отправлен на согласование следующим представителям гражданского общества: Союз адвокатов Республики Молдова, Ассоциация нотариусов Республики Молдова "NOTA", Национальная лига нотариусов, Союз нотариусов Республики Молдова, общественное объединение PROMEDIERE; общественное объединение "ADEPT", общественное объединение "Юристы за права человека", общественное объединение "Transparency International-Moldova", общественное объединение "Promo-Lex", общественное объединение "Центр юридических услуг Молдовы", общественное объединение "IDIS-Viitorul", общественное объединение Институт уголовных реформ, общественное объединение "Центр анализа и предупреждения коррупции".

В связи с большим количеством принятых предложений, проект был изменен и дополнен, и 14.12.2013 был направлен, письмом № 03/11684, органам публичного управления и представителям гражданского общества для дополнительного визирования.

Кроме того, 28.12.2013 проект был представлен в рамках Съезда медиаторов, организованного Советом по медиации.

Второго и двадцать седьмого января 2014 года состоялись общественные обсуждения проекта закона, при которых присутствовали представители Совета по медиации, общественного объединения "Pro-mediare" и медиаторы.

Тринадцатого февраля 2014 года состоялись консультации по проекту закона в рамках совместной встречи с представителями и участниками пилотного проекта "Медиация в коммерческих спорах".

В ходе общественных обсуждений проекта поступили рекомендации от медиаторов и от следующих участников: общественное объединение PROMEDIERE, общественное объединение "Центр анализа и предупреждения коррупции", Объединенное адвокатское бюро «Durlășteanu & Partners»; Объединенное адвокатское бюро «Gladei și partenerii»

В целях соблюдения положений Закона о прозрачности процесса принятия решений №239 от 13.11.2008, в обоих случаях согласования проект Закона о медиации был размещен на официальной веб-странице Министерства юстиции www.justice.gov.md, в разделе *Transparența decizională*, под рубрикой *Proiecte de decizii remise spre examinare Guvernului*.

Отметим что законопроект был ранее принят Постановлением Правительства №. 646 от 07.08.2014, был представлен в Парламент и зарегистрирован под №. 328 от 08.08.2014. Учитывая тот факт, что законопроект не был включен в повестку дня предыдущего Парламента, он стал недействительным на основании ст. 47, ч. (12) Закона №. 797 от 2 апреля 1996 о принятии Регламента Парламента.

В результате, для исполнения указания Правительства № 1516-69 от 2 марта 2015 года о пересмотре законопроектов ставших недействительными, с соответствующим

подтверждением авизов новым руководством заинтересованных государственных учреждений, Министерство юстиции повторно согласовало проект с Министерством экономики и Министерством труда, социальной защиты и семьи.

Также, проект был доработан согласно предложениям Министерства информационных технологии и связи, представленные на заседании Правительства от 22 апреля 2015г.

В результате проведения антикоррупционной экспертизы не были выявлены несоответствия с национальными и международными стандартами антикоррупции, из проекта не следует продвижение групповых или индивидуальных интересов в ущерб общественным интересам.

Министр

Владимир ГРОСУ