

*Анохин Н.А.,
студент магистратуры
2 курс, факультет «Гуманитарно-социальных наук и права»
Липецкий государственный технический университет
Россия, г. Липецк*

МЕДИАЦИЯ КАК СРЕДСТВО РАЗРЕШЕНИЯ ВОЗНИКАЮЩИХ КОНФЛИКТОВ В РАМКАХ ПРАВООТНОШЕНИЙ ПО НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВУ)

***Аннотация:** В статье изложено размышление по поводу возможного взаимодействия постепенно входящего в оборот института медиации с институтом несостоятельности (банкротства) на различных этапах развития правоотношений, складывающихся по делам о несостоятельности (банкротстве).*

***Ключевые слова:** Медиация, банкротство, конфликты, медиация в банкротстве.*

***Annotation:** The article presents a reflection on the possible interaction of the institution of mediation, which is gradually entering into circulation, with the institution of insolvency (bankruptcy) at various stages of the development of legal relations emerging in cases of insolvency (bankruptcy).*

***Key words:** Mediation, bankruptcy, conflicts, mediation in bankruptcy.*

Медиация — это способ разрешения конфликтов, который предполагает переговоры со специально уполномоченным субъектом, а именно - медиатором, выступающего в качестве независимой стороны и являющимся нейтральным посредником, способствующего достижению между сторонами консенсуса в спорном правоотношении [1].

Согласно мнению С.М. Маркова: медиация – неформальное, т.е. негосударственное, конфиденциальное, равноправное, откровенное, но уважительно-деликатное разрешение споров в форме диалога-диспута (однако не исключающее эмоционально-психологические методы доказывания своей правоты), толерантное (компромиссное) обсуждение и урегулирование конфликта (спора) с целью поиска взаимовыгодных интересов для последующего заключения мирового соглашения (или примирения) [3, с. 50].

Федеральный закон «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» от 27.07.2010 N 193-ФЗ вступил в силу 1 января 2011 года и не очень активно был воспринят населением ввиду отсутствия какой-либо информации об успешно проведенных процедурах мирного урегулирования конфликтов с участием медиатора. Ведь когда спор, который по своей сущности и без того окутан атмосферой неизвестности своего исхода, переходит в критическую фазу и стороны этого спора уже готовы решать его путем судебных тяжб, применение новой и неизвестной доселе процедуры, логично, введет стороны спора в ступор, так как в условиях отсутствия информации будет неясно, к какому результату это приведет и не будет ли упущено драгоценное время.

В настоящее время, процедура медиации в России не получила широкого распространения, по причине своей новизны и, как следствие этого, недоверия со стороны граждан. Однако, не стоит недооценивать данную процедуру по ряду весомых обстоятельств:

- значительное снижение вероятности оглашения спора для широкого круга лиц;
- процесс медиации весьма оперативен (1-3 дня), результатом которого является выработка медиативного соглашения, отражающее достижение консенсуса, достигнутого сторона путем взаимных уступок. Проигравшие отсутствуют, стороны спора не имеют претензий друг к другу.

Для правоотношений, касающихся несостоятельности (банкротства), которые имеют особенную конфликтность, применение медиации просто необходимо, так как обладает значительным антикризисным потенциалом для участников института банкротства [4].

На сегодняшний день наиболее острый характер имеют конфликты, которые проявляются в рамках правоотношений, складывающихся по делам о несостоятельности (банкротстве), и на данный момент единственный основной способ разрешения конфликтов в законодательстве о банкротстве является судебное разбирательство, не принимая во внимание возможность заключения мирового соглашения, которое также заключается во время судебного процесса. Судебный подход к разрешению складывающихся между сторонами споров нельзя считать абсолютно эффективным, поскольку, как правило такой процесс является затяжным и дорогостоящим как в материальном плане, так и в моральном.

Как правило, на данный момент институт банкротства все больше получает уклон в сторону ликвидационной направленности, что не очень соответствует изначальным его целям, тем, с какой он задумывался и создавался: 1) ликвидационная; 2) восстановительная; 3) предупредительная.

После проведения всех судебных заседаний, предусмотренных законом о банкротстве, которых на различных этапах процедур может быть великое множество и которые отнимают большое количество времени у лиц, участвующих в деле, по итогу должник – физическое лицо, получает освобождение от исполнения обязательств и получает существенный перечень ограничений на ведение своей хозяйственной деятельности как субъекта гражданского оборота, а должник – организация (юридическое лицо) вовсе исключается из гражданского оборота путем ликвидации и исключения и ЕГРЮЛ. Возрастающая ликвидационная направленность института банкротства несет в себе множество негативных факторов, одним из которых является снижение конкуренции между участниками хозяйственного оборота

и развитие монополизации рынка со всеми вытекающими отсюда последствиями.

Тенденцию ликвидационной направленности института банкротства можно попытаться переломить путем введения обязательной медиации для решения споров о несостоятельности (банкротстве), как до введения в отношении должника процедуры банкротства, наряду с санацией, так и непосредственно в процедуре. Когда конфликты разрешаются посредством посредничества, сами стороны соглашаются, что посредники создают для них условия. Поскольку у медиатора есть специальная технология, стороны, сами пожелают достичь определенной договоренности.

Чтобы и без того не повышать большую финансовую нагрузку на должника, полномочия медиатора можно возложить на арбитражного управляющего. В случае достижения успеха и заключения медиативного соглашения оплата работы арбитражного управляющего как медиатора будет осуществляться также, как и по результатам проведения процедуры банкротства, с депозита арбитражного суда в производстве которого находится дело несостоятельности (банкротстве).

Видится, что в большинстве своем, медиация будет пользоваться успехом в случае возбуждения дела о банкротстве по инициативе кредиторов. Иногда случается, что банкротство используется как средство понуждения исполнения должником своих денежных обязательств перед кредиторами, хотя должник вовсе и не отвечает признакам банкротства и терять свои активы тоже не желает.

В таких случаях стороны неохотно садятся за стол переговоров для заключения мирового соглашения, так как не обладают соответствующими компетенциями ведения мирных переговоров и, как всегда, происходит в такого рода правоотношениях, преследуют только лишь свои интересы, не руководствуясь интересами оппонента.

С участием медиатора-управляющего, процесс проведения процедуры медиации вполне имеет право на существование в рамках правоотношений несостоятельности (банкротства). Возложение таких обязанностей на управляющего не будет противоречить нормам законодательства о банкротстве, т.к. в соответствии с п. 4 ст. 20.3. ФЗ о банкротстве при проведении процедур, применяемых в деле о банкротстве, арбитражный управляющий обязан действовать добросовестно и разумно в интересах должника, кредиторов и общества. Наделение такими полномочиями управляющего будет способствовать соблюдению баланса всех интересов лиц, участвующих в деле о банкротстве, как того и требует законодательство.

Этим процесс медиации в отношении несостоятельности (банкротства) и будет отличаться от уже закрепленного в законе о банкротстве процесса заключения мирового соглашения.

Также, медиативная процедура будет способствовать разрешению обособленных споров, возникающих при проведении процедур банкротства: при рассмотрении жалоб на действия арбитражного управляющего, при оспаривании сделок должника и т.д. Здесь же, несмотря на свою образованность и компетентность арбитражному управляющему, на которого со сторон конфликта происходит огромное давление, уже самому необходима помощь медиатора, чтобы уравновесить баланс интересов и должника и кредитора.

В связи с изложенным институт медиации – это если не обязательное, но тем не менее необходимое условие в отношении несостоятельности (банкротства) на данном этапе развития правоотношений. Потребуется внесение дополнений в стандарты подготовки арбитражных управляющих, чтобы по окончании обучения арбитражный управляющий уже обладал медиативными навыками. Уже действующим арбитражным управляющим можно будет повысить квалификацию и также обрести навыки проведения процедур медиации.

В целом арбитражным управляющим можно будет практиковать медиацию параллельно делам о несостоятельности (банкротстве), т.к. уже опытный управляющий сможет проводить медиативные переговоры с большим шансом на их успешный исход особенно в области экономических споров. Введение медиации позволит избежать долгого и изнурительного процесса банкротства.

Использованные источники:

1. Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации) [Электронный ресурс]: федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 // СПС КонсультантПлюс (дата обращения 12.04.2021).

2. О несостоятельности (банкротстве) [Электронный ресурс]: федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ // СПС КонсультантПлюс (дата обращения 12.04.2021).

3. Марков С.М. Медиация – альтернативный метод разрешения конфликтов (споров) // Вестник Хабаровской государственной академии экономики и права. 2010. №3. С. 42-59.

4. Негода Н.О., Танасиенко И.И. Медиация в банкротстве [Электронный ресурс] / Н.О. Негода., И.И. Танасиенко // Бюллетень науки и практики. - 2019. - Т. 5.- №1.- С. 347-351. - Режим доступа: <http://www.bulletennauki.com/38-32> (дата обращения 10.06.2020).

5. Платыгина К.О. Наука и образование: проблемы, идеи, инновации. 2019. № 1 (13). С. 62-63.

6. Пальчикова С.И., Медиация: Вчера, сегодня, завтра [Электронный ресурс] / С.И. Пальчикова // Инновационная экономика: перспективы развития и совершенствования. - 2016. - № 2 (12). - С. 179-184. - Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/mediatsiya-vchera-segodnya-zavtra> (дата обращения 10.06.2020).

7. Пальчикова С.И., Колдина Ю.Р., Институционализация медиации для урегулирования массовых социальных банкротств граждан: Проблемы, пути решения и перспективы развития [Электронный ресурс]/ Ю.Р. Колдина ., С.И. Пальчикова / Сборник статей по материалам X международной научно-практической конференции . - 2018. - С. 102-106. - Режим доступа: https://www.elibrary.ru/query_results.asp (дата обращения 10.06.2020).

8. Скоринко Д.С. Медиативное соглашение как правовое средство урегулирования споров между субъектами предпринимательской деятельности // Пролог: журнал о праве. 2017.