

ОТДЕЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ ВНЕДРЕНИЯ МЕДИАЦИИ В НОТАРИАЛЬНУЮ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ

Введение. В ряде стран, в том числе и в Республике Беларусь, возрастает интерес к альтернативным способам урегулирования споров, одним из которых является медиация. Данный способ может применяться в различных сферах деятельности: образовательной, при разрешении семейных, корпоративных, трудовых, гражданско-правовых споров; в банковской сфере и др. Учитывая актуальность применения медиации на современном этапе развития общества, следует отметить, что внедрение ее в нотариат представляется несомненно логичным, учитывая схожесть принципов деятельности и функции нотариуса и медиатора. Основной функцией нотариата является предотвращение споров между людьми, превентивная функция. В связи с этим необходимо рассматривать медиацию как одну из дополнительных функций нотариуса. Нотариусы в своей деятельности обязаны оказывать юридическую помощь гражданам, юридическим лицам, обращающимся за совершением нотариального действия, в порядке, установленном законодательством. Для решения данной задачи, предполагается, что деятельность нотариуса должна носить комплексный характер. Так, нотариусы в своей деятельности должны использовать медиативные технологии, которые позволят уменьшить количество обращений в суды. Потенциал нотариусов, их профессионализм, доступность для населения может обеспечить разрешение правового конфликта таким образом, чтобы выиграли обе стороны, а не одна из них, как это допускается при рассмотрении дел в судах.

Основная часть. Нотариат различных европейских стран активно внедряет примирительные процедуры в деятельность нотариусов в различных формах. Так, в некоторых странах до обращения в суд стороны обращаются к нотариусу, выступающему в роли медиатора.

Закон Республики Беларусь «О медиации» № 58-З от 12 июля 2013 г. определяет медиацию как переговоры сторон с участием медиатора в целях урегулирования спора (споров) сторон путем выработки ими взаимоприемлемого соглашения. Медиаторы при осуществлении своей деятельности руководствуются принципами добровольности; добросовестности, равноправия и сотрудничества сторон; беспристрастности и независимости медиатора и конфиденциальности [1].

Основной задачей медиатора является выработка у сторон конструктивного подхода к переговорам. На практике возникает такая ситуация, что люди в конфликтной ситуации вину, как правило, перекладывают на своего оппонента. Медиатор в свою очередь должен создать такие условия, чтобы стороны попытались найти совместное решение проблемы, которое бы удовлетворяло обе стороны.

Сущность нотариальной деятельности заключается в удостоверении и подтверждении определенных прав и фактов, в юридическом закреплении гражданских прав с целью предотвращения возможных нарушений или является средством защиты уже нарушенных прав. В настоящее время проводится реформа нотариата. И, как верно отмечают Грегор Ригер и Катя Мим, основная идея совершенствования законодательства о нотариате заключается в том, чтобы осуществить переход от чисто бюрократической, формальной функции нотариата к оказанию нотариусами более реальной комплексной правовой помощи населению [2]. Нотариус должен стремиться к активному участию в предупреждении конфликтов, не только разрешая возникающие по ходу разногласия, но также предупреждая зарождение споров в дальнейшем. В этом смысле разрешение конфликтов составляет часть превентивной функции нотариата [3].

Анализ ст. 5 Закона Республики Беларусь от 18 июля 2004 г. № 305-З «О нотариате и нотариальной деятельности» (далее — Закон о нотариате) позволяет говорить о том, что деятельность нотариуса основывается на принципах законности, беспристрастности, независимости, обеспечения нотариальной тайны, которые в свою очередь дублируют принципы медиации и не противоречат им.

Беспристрастность нотариуса означает, что нотариальная деятельность осуществляется на равных условиях для всех граждан независимо от пола, расы, национальности, происхождения, имущественного и должностного положения, отношения к религии, политических и иных убеждений, принадлежности к общественным объединениям, других обстоятельств, а для юридических лиц — независимо от формы собственности, подчиненности, организационно-правовой формы, других обстоятельств. Нотариусы, уполномоченные должностные лица не вправе совершать нотариальные действия, результаты которых представляют для них имущественный или иной личный интерес [4, ст. 7]. Нотариусы, как и медиаторы, независимы при осуществлении своей деятельности и подчиняются только закону. И при этом они должны сохранять тайну совершенного нотариального действия, что полностью соответствует принципу конфиденциальности медиатора.

На практике нотариус часто применяет меры по урегулированию конфликта. Это касается вопросов раздела имущества, заключения брачного договора, соглашения об уплате алиментов и др. Исходя из этого, можно сказать, что нотариус по своей сути предрасположен быть медиатором.

В настоящее время в Республике Беларусь медиация внедряется в нотариальную деятельность. Ряд нотариусов прошли обучение, получили свидетельство. Однако для эффективной деятельности их в качестве медиаторов требуется совершенствование нотариального законодательства.

По мнению С. К. Загайнова и Н. Н. Тарасова, в нотариате возможно применение двух моделей медиации: частной и интегративной [5, с. 38—40]. Частная предполагает взаимодействие нотариального производства и медиации как самостоятельного неюрисдикционного способа урегулирования правовых споров. Медиация в данном случае выступает как альтернативный способ урегулирования споров по отношению к другим юрисдикционным органам. В такой модели медиации нотариус может направить стороны на медиацию, содействовать им в дальнейшем в составлении и удостоверении медиативного соглашения.

В случае интегративной медиации нотариус сам, используя медиативные технологии, способствует сближению позиций сторон и интересов. Данная модель может проявляться в следующих формах работы: 1) консультации. Основываясь на принципах беспристрастности и нейтральности и действуя в интересах обеих сторон, нотариус может дать совет, проконсультировать. Данная информация может быть воспринята и использована сторонами как компетентное мнение по поводу сложившейся ситуации, на основании которой стороны будут определять свое взаимодействие в будущем [6, с. 150]; 2) нотариус может организовать и провести переговоры. Пока переговоры не переросли в правовой конфликт, они могут быть проведены в рамках подготовки к совершению нотариального действия; 3) нотариус, являясь медиатором, может также проводить медиативную процедуру, для оказания помощи сторонам в сближении их интересов.

На наш взгляд, наиболее приемлемым является введение интегративной модели медиации в нотариат. Однако в этом случае потребуются внесение изменений в Закон о нотариате, которыми следует расширить задачи нотариальной деятельности. Представляется необходимым дополнить ст. 4 Закона о нотариате абзацем 6 следующего содержания: «содействие урегулированию споров или отдельных разногласий лиц, обратившихся за совершением нотариального действия». Следует также расширить перечень нотариальных действий, включив такое действие, как удостоверение медиативных соглашений.

В случае осуществления нотариусом действий по проведению процедуры медиации возникнет вопрос о вознаграждении нотариуса за проведение соответствующей процедуры. По поводу вознаграждения нотариуса за проведение процедуры медиации в Республике Беларусь не сложилось однозначной позиции. Так, Э Дубовик и А. Заяц полагают, что консультации по процедуре медиации должны быть бесплатными, а дальнейшая оплата должна зависеть от количества времени, затраченного на процедуру [7]. Нотариусы за совершение нотариальных действий взыскивают нотариальный тариф, размеры которого определены в постановлении Совета Министров от 27.12.2013 № 1145 «Об утверждении нотариальных тарифов за совершение нотариальных действий и оказание услуг правового и технического характера нотариусами и тарифов на услуги технического характера, оказываемые работниками нотариальных архивов». В связи с этим представляется необходимым в дальнейшем определить нотариальные тарифы и за проведение медиативной процедуры. Это, на наш взгляд, будет способствовать активному внедрению медиации в нотариальное производство.

Заключение. По результатам проведенного исследования можно сделать следующие выводы:

1) внедрение медиации в нотариальную деятельность позволит нотариусу успешно реализовывать функции по содействию урегулированию споров или отдельных разногласий лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, а также устанавливать подлинное волеизъявление заявителей, понимание ими смысла и значения нотариального действия, его соответствие их намерениям;

2) в настоящее время возможно применение двух моделей медиации в нотариальной деятельности: частной и интегративной. Предполагается, что для нотариата Республики Беларусь более преимущественной является введение интегративной модели медиации, что позволит нотариусам осуществлять функции медиатора: организовывать и вести переговоры, проводить медиативные процедуры и оказывать помощь в составлении и удостоверении медиативного соглашения. Однако для введения данной модели требуется внесение соответствующих изменений и дополнений в законодательство о нотариате. Так, предлагается расширить задачи нотариата, путем дополнения ст. 4 Задачи нотариальной деятельности Закона Республики Беларусь от 18 июля 2004 г. № 305-3 «О нотариате и нотариальной деятельности» абзацем 6, закрепляющим дополнительную задачу нотариата, такую как содействие урегулированию споров или отдельных разногласий лиц, обратившихся за совершением нотариального действия. Следует также расширить перечень нотариальных действий, закрепленный в ст. 54 Закона Республики Беларусь «О нотариате и нотариальной деятельности», включив в перечень действия по удостоверению медиативных соглашений.

Список цитируемых источников

1. О медиации [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 12 июля 2013 г., № 58-3 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2018.
2. Ригер, Г. Нотариус в качестве медиатора / Г. Ригер, К. Мим // Бюл. нотар. практики. — 2005. — № 6.
3. Бухарина, Е. С. Медиация в нотариальной деятельности [Электронный ресурс] / Е. С. Бухарина. — Режим доступа: <http://3400049.ru/mediacija-v-notarialnoj-deyatelnosti/>. — Дата доступа: 21.09.2018.

4. О нотариате и нотариальной деятельности [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 18 июля 2004 г., № 305-3 : в ред. Закона Респ. Беларусь от 05.01.2016 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2018.

5. Загайнова, С. К. Медиация в нотариальной деятельности: основные модели и особенности их реализации / С. К. Загайнова, Н.Н. Тарасов // Нотар. вестн. — 2011. — № 12. — С. 38—40.

6. Филатова, П. С. применение примирительных процедур (медиации) в нотариальной практике [Электронный ресурс] / П. С. Филатова // Вестн. молодых ученых ПГНИУ : сб. науч. тр. / отв. редактор В.А. Бячкова ; Перм. гос. нац. исслед. ун-т. — Электрон. дан. — Пермь, 2014. — Вып. 4. — 35 Мб.

7. Дубовик, Э. Нотариальная деятельность и медиация: перспективы взаимодействия [Электронный ресурс] / Э. Дубовик, А. Заяц. — Режим доступа: <http://statut.by/mediacia-novosti/1805-19-07-2018>. — Дата доступа: 21.09.2018.

УДК 347.622.1

А. Г. Кирмель

Учреждение образования «Белорусский государственный экономический университет», Минск

ДОСТИЖЕНИЕ БРАЧНОГО ВОЗРАСТА КАК УСЛОВИЕ ЗАКЛЮЧЕНИЯ БРАКА В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ

Введение. В ст. 23 Международного пакта о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г. закреплено, что «за мужчинами и женщинами, достигшими брачного возраста, признается право на вступление в брак и право основывать семью. Ни один брак не может быть заключен без свободного и полного согласия вступающих в брак [1]. Данные требования именуется условиями заключения брака.

Основная часть. Достижение брачного возраста является одним из важнейших условий заключения брака. Брачный возраст Г. М. Свердлов определяет как тот «минимум, который с точки зрения государства нельзя нарушить при заключении брака» и уточняет, что при его определении «государство считается с условиями наступления половой, физической и духовной зрелости человека в данное время в данной стране» [2, с. 29].

По мнению специалистов, наиболее оптимальным возрастом вступления в брак является достижение лицами 18 лет, так как к достижению указанного возраста брачующиеся достигают необходимой степени физической, психической и социальной зрелости. Достижение физической зрелости необходимо для того, чтобы лица, создавшие семью, без ущерба для своего здоровья могли произвести на свет здорового ребенка. Психическая зрелость позволяет осознанно принимать жизненно важные решения. Социальная зрелость означает, что мужчина и женщина способны получить специальность, работать и содержать себя [3].

Так, А.М. Нечаева полагает, что к 18 годам молодые люди достигают необходимой степени зрелости, «позволяющей им быть полностью самостоятельными, способными не только приобрести специальность, но и работать, содержать свою семью, детей» [4]. Противоположной точки зрения придерживается И. В. Афанасьева, исследовавшая влияние брачного возраста на прочность брака. По ее мнению у молодых людей, несмотря на достижение к 18 годам физической и интеллектуальной зрелости, не наступает социальная зрелость, что проявляется в отсутствии возможности зарабатывать столько, чтобы поддерживать привычный им до брака уровень жизни. В связи с этим молодые супруги вынуждены долгое время зависеть от помощи родителей. Поскольку законодатель при определении брачного возраста должен учитывать такие важные характеристики, как зрелость личности (не только в физиологическом, но и в нравственном смысле слова), способность брать на себя ответственность за благополучие семьи (в материальном и моральном плане), И. В. Афанасьева предлагает установить брачный возраст в 21 год [5, с 30].

В соответствии с действующим законодательством Республики Беларусь брачный возраст установлен в 18 лет, т. е. совпадает с моментом достижения лицом совершеннолетия и дееспособности в полном объеме.

Считаем, что юридически закрепленный общий возраст вступления в брак наиболее оптимален и объясняется тем, что с достижением совершеннолетия граждане Республики Беларусь приобретают не только необходимый уровень физической, психической и социальной зрелости, но и политические права и способность самостоятельно в полном объеме осуществлять все личные и имущественные права.

Следует отметить, что ст. 18 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье (далее — КоБС Республики Беларусь) регламентирует вопрос снижения брачного возраста: в исключительных случаях, обусловленных беременностью, рождением ребенка, а также в случае приобретения несовершеннолетним полной дееспособности до достижения совершеннолетия орган, регистрирующий акты гражданского состояния, может снизить лицам, вступающим в брак, брачный возраст, установленный частью первой настоящей статьи, но не более чем на три года [6].

Снижение брачного возраста производится по заявлению лиц, вступающих в брак. При этом согласия родителей, попечителей несовершеннолетних на заключение брака не требуется [6]. Заявление о снижении брачного возраста подается одновременно с заявлением о заключении брака и должно быть