

Иммануил Кант в свое время призывал законодателя к достаточной осторожности при правовом регулировании нравственных проблем. Он полагал, что каждое лицо, как образ и подобие Бога, как субъект нравственности, как нравственно вменяемый человек, есть цель сама по себе и потому распорядиться им как средством для любой внешней цели означает унижение достоинства всего человечества в его лице.<sup>1</sup> В то же время он не считал правомерным любое законодательное попустительство в безответственном удовлетворении человеком своих половых потребностей и способностей ради скотского наслаждения и считал законодательное разрешение проституции и других половых извращений правомерным актом, который кладет начало коррозии нравственности (коррупции) и правопорядка и путь к возрастающей вседозволенности и анархии.<sup>2</sup> Стало быть, ныне общепризнанный конституционный принцип: разрешено все, что не запрещено законом, – является необходимым для индивидуальной свободы, но недостаточным для надлежащего выполнения своих обязанностей и ответственности граждан, ибо выражает некую правовую индифферентность к реализации нравственных и религиозных норм, а также к надлежащей ответственности законодателя за необходимый запрет или разумное ограничение тех безнравственных поступков людей, которые в существенной мере расшатывают установившийся правопорядок.

Любые противоречия между нормами нравственности и права нужно разрешать не только и не столько путем их взаимной притирки, сколько с высоких позиций богочеловечес-

кого достоинства и чести, которая в равной мере не допускает возможности, как нравственной деградации общества, так и правовой коррозии или ослабления действия принятых законов. Эти противоречия должны, с одной стороны, способствовать возведению права и законов на более высокий уровень религиозно-нравственных требований, с другой стороны, увеличить меру гибкости и свободного функционирования правовых норм с наименьшей мерой их принудительной реализации. При недостаточной эффективности действия норм традиционной религии и нравственности роль права в формировании, упорядочении, контроле и регулировании общественных отношений значительно возрастает и, хотя все же остается субсидиарной, но является, несомненно, необходимой и благотворной. "Холодный и жестокий мир права с присущим ему узаконенным эгоизмом и грубым принуждением, – писал по этому поводу С.Л. Франк, – резко противоречит началам свободы и любви, образующим основы нравственной жизни; но все попытки совсем отменить право и последовательно подчинить жизнь нравственному началу приводят к результатам еще более худшим, чем правовое состояние, к разнузданию самых темных и низменных сил человеческого существования, благодаря чему жизнь грозит превратиться в чистый ад".<sup>3</sup> Стало быть, пока в мире умножается грех и беззаконие, право и закон неизбежно и постоянно пребудут с нами как необходимые, неотступные и авторитетные наставники, воспитатели и исправители нашей ставшей уже привычной беспорядочной жизни.



## МЕДИАЦИЯ – КАК ЭФФЕКТИВНЫЙ СПОСОБ РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ В СТРАХОВАНИИ

Чуб А.В.<sup>4</sup>

**В** практике страхования очень часто возникают ситуации, когда между страховщиком, страхователем или выгодоприобретателем возникают спорные ситуации, требующие оперативного и справедливого разрешения.

Безусловно, обращение в суд наиболее доступный и понятный сторонам способ выяснения истины. Но основополагающий принцип свободы договора допускает по усмотрению сторон и иные способы разрешения конфликтных отношений. Помимо обращения в третейские суды, представляется возможным разрешение спора посредством медиации.

Что же такое медиация?

Правовой институт медиации положительно зарекомендовал себя в международном праве. Медиация (от лат. mediatio - посредничество; англ. mediation) - это процедура посредничества при разрешении спорных ситуаций.

Применительно к страхованию можно дать следующее толкование понятию медиация. Медиация в страховании - это внесудебный способ разрешения спорных ситуаций между субъектами страхования: страховщиком, страхователем или выгодоприобретателем при помощи авторитетного посредника.

Преимущества использования медиации перед судебным процессом заключаются в том, что судебные разбиратель-

<sup>1</sup> Кант И. Сочинения. В шести томах. – М., 1963 – 1966, т. 4/2, с. 360.

<sup>2</sup> Кант И. Соч., т. 4/2, с. 361.

<sup>3</sup> Франк С.Л. Духовные основы общества. Введение в социальную философию. – М., 1992, с. 80.

<sup>4</sup> Чуб Алексей Васильевич, директор Юридического управления ОАО "ВСК", Главный редактор журнала "Нормативное регулирование страховой деятельности".

ства сегодня чрезмерно формализованы, длительны, дороги и не всегда эффективны.

**Каковы же основные преимущества медиации?**

Если быть кратким, то это – оперативность, малозатратность, конфиденциальность, неформальность, конструктивность и предсказуемость решения.

Безусловно, для страховых организаций, страхователей одним из главнейших преимуществ медиации по отношению к публичному судебному-арбитражному разрешению спора является **конфиденциальность процедур медиации**.

Зачастую участники спорных отношений не хотели бы "выносить сор из избы", делать достоянием гласности те или иные разногласия при исполнении договора страхования. Это особенно характерно для отношений между страховыми компаниями, при перестраховании крупных рисков, в отношениях с партнерами-страхователями, с которыми сложились длительные и доверительные отношения. Деловая репутация для страховщика – это важнейшая гарантия успешности на страховом рынке.

Разрешение конфликтной ситуации при помощи медиатора позволяет сохранить от разглашения очень многие "тонкие" проблемы во взаимоотношениях сторон, сделать недоступными для анализа третьих лиц важнейшие документы, фактические действия, ставшие причиной разногласий.

Вторым преимуществом медиации является **оперативность разрешения спора относительно длительности судебного процесса**.

Сегодня длительность судебных тяжб в арбитражных судах и судах общей юрисдикции стало серьезной проблемой для участников спорных отношений. С учетом предварительного судебного заседания, рассмотрение спора сторон в судах первой, апелляционной и кассационной инстанций длится не менее шести - девяти месяцев. А процесс исполнения судебного решения через Службу судебных приставов может продолжаться значительное время и не всегда приводит к положительному для обеих сторон итогу.

Медиация, как примирительный, компромиссный процесс **нацелен на оперативное разрешение спорных проблем**, на минимизацию негативных последствий, которые могли бы испытать стороны.

По мнению Альберта Еганяна, управляющего партнера юридической фирмы "Вегас-Лекс": "Медиация позволяет сторонам выйти из тупиковой ситуации с минимальными финансовыми, репутационными и временными потерями, сохранив зачастую партнерские отношения. В то время, как длительное судебное разбирательство приводит к разрыву деловых отношений".

В отличие от судебного разбирательства, **процедура медиации менее формализована**. При медиации нет необходимости строго следовать процессуальной форме судебных документов, соблюдать процессуальные сроки.

Важнейшим преимуществом медиации относительно традиционного судебного урегулирования является **незначительность финансовых издержек**.

По мнению Генерального директора юридической фирмы "Русич", адвоката Рубена Маркьяна "очень часто судебный процесс стоит для спорящих сторон дороже, чем достигнутый результат"/

Конечно, привлечение авторитетного медиатора для урегулирования спорных отношений стоит денег, но, гонорар –

это далеко не главное, что движет профессиональным медиатором. Зачастую для медиатора важнее разрешить тот правовой казус, который стал "камнем преткновения" в споре между сторонами, заслужить репутацию авторитетного страхового рефери.

Наиболее распространена форма оплаты по итогам разрешения конфликтной ситуации и осуществляется только в том случае, если стороны приходят к примирению (от 1 до 2% от суммы спора).

Таким образом, спорящие стороны могут преодолеть конфликтную ситуацию без серьезных финансовых трат, несоотносимых с обязательными судебными расходами.

И, наконец, предсказуемость "соломонова" решения. Почему это так важно для сторон? Потому, что в соответствии со ст.67 ГПК РФ и 71 АПК РФ, судья выносит решение на основании закона и "оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению". И если достаточно понятно, что такое вынести решение на основании закона, то где пределы внутреннего убеждения не знает даже сам выносящий решение. Помните, как у поэта Эдуарда Асадова: "Счастье – это просто: от точки и до Казбека, в зависимости от человека". Так и с внутренним убеждением судьи. Иногда конкретный конфликт или спор, столь значим для его участников, что допустить вынесение ошибочного, а того хуже "басманного" решения – это потерять все.

Поэтому представляется весьма важным доверить спор не случайному, наделенному властными полномочиями федеральному судье (при всем уважении к представителям судебного сообщества), а пригласить профессионала, имеющего не только правовые знания и опыт, но и нравственную позицию и личную, репутационную ответственность перед участниками спорных отношений.

По нашему глубокому убеждению, только такой человек, совместно со спорящими сторонами способен вынести единственно верное, справедливое и законное решение.

Медиатор (от лат. mediator-посредник) – это главная фигура переговорного процесса. От его авторитета у сторон, умения, мастерства и такта зависит конечный результат разрешения спора.

Первое и основное требование к медиатору – это беспристрастность и профессионализм. Независимость от интересов спорящих, глубокое знание предмета спора, объективность – вот основа доверия сторон, основа справедливого разрешения спора.

Любой конфликт зачастую носит разрушительный характер. Он сопровождается недоверием, а зачастую и агрессивностью сторон. Подача искового заявления в суд, т.е. в государственный орган – это высшее проявление легальной конфронтации. И только обращение к медиатору позволяет сторонам стать на путь поиска компромисса.

Таким образом, важнейшим преимуществом медиации является конструктивное начало примирительных процедур, осуществляемых при помощи медиатора.

Если спорящие стороны решились прибегнуть к помощи посредника, то это свидетельство внутренней готовности к скорейшему разрешению спора, преодолению препятствий, ставших причиной спора. В данном случае между сторонами нет тех условностей, тех сроков, тех формальностей, которые характерны для судебной системы и которые предусмотрены российским процессуальным законодательством.

Иногда посредничество в споре сторон и не достигает цели – заключения компромиссного соглашения. Но всегда процесс посредничества дает импульс к поиску наиболее оптимального пути преодоления конфликта.

Использование процедур медиации также решает глобальную задачу освобождения представителей судейского корпуса от чрезмерной загруженности. Значительная часть споров может быть урегулирована в досудебном порядке. Это позволит федеральным судьям более внимательно изучать судебные дела и более взвешено выносить решения, не находясь в условиях цейтнота.

По международной статистике 25 – 50 % всех споров можно урегулировать посредством медиации. При этом примирение достигается более чем в 80% случаев. И это примирение много стоит, в отличие от "крайностей" судебного решения, когда одна из сторон или все выигрывает или остается ни с чем.

### **Где наиболее целесообразно использование процедуры медиации в страховании?**

В-первую очередь, при разрешении споров по договорам морского страхования. Практика разрешения споров в международном морском страховании сегодня достаточно распространено явление. Именно в этой предметной области накоплен положительный опыт. Изучение и применение этого опыта позволит распространить его и на иные сферы страховой деятельности и страховых правоотношений.

Особую актуальность медиация как способ разрешения споров приобретает при возникновении разногласий между страховыми компаниями. Особенно при предъявлении требований в порядке регресса по договорам ОСАГО.

Уже сегодня Всероссийский союз страховщиков, Российский союз автостраховщиков вполне могли бы более активно делегировать своих наиболее компетентных и авторитетных представителей для выполнения функций медиации и досудебного разрешения споров, вытекающих из страховых правоотношений. И более того, существуют все объективные условия для создания при ВСС и РСА Комитетов по медиации (посредничеству).

### **В каких случаях наиболее оптимальным способом разрешения страхового спора будет медиация?**

Во-первых, если бывшие партнеры не могут преодолеть разногласия по решению конкретной проблемы, вытекающей из разности подходов к толкованию условий договора страхования, процедур урегулирования страхового события, определения размера ущерба, производства страховой выплаты.

Во-вторых, если спор возник между страховыми или перестраховочными компаниями, страховыми брокерами, то в интересах сохранения конкурентных преимуществ, позитивного имиджа на страховом рынке необходимо оперативное и конфиденциальное разрешение противоречий.

А также, в тех случаях, когда судебное разбирательство обещает быть длительным и дорогим, а перспективы неопределенными. Именно в таких случаях, наиболее эффективной будет помощь медиатора. Медиатор на основе профессионального подхода к анализу спорной ситуации выявляет суть конфликта, истинные интересы сторон. Путем переговоров последовательно подводит оппонентов к взаимоприемлемому соглашению.

### **Какие существуют основные проблемы в применении медиации в современных условиях?**

Первая, и пожалуй основная – это отсутствие нормативно-регулирующих процедур медиации, а значит принцип свободы волеизъявления сторон, принцип добровольности становится ключевым.

И несмотря на то, что посредничество как способ разрешения хозяйственных споров и нашел свое косвенное закрепление в ст. 135 АПК РФ (действия по подготовки дела к судебному разбирательству) и в ст. 158 АПК РФ (отложение судебного разбирательства), создание нормативного акта, регулирующего деятельность медиатора, еще только предстоит.

В настоящее время в Государственную Думу внесен законопроект "О примирительной процедуре с участием посредника (посредничестве)". В основу законопроекта положены принципы добровольности волеизъявления сторон, конфиденциальности примирительных процедур. Принятие закона позволит нормативно отрегулировать процедуры медиации в России и значительно расширить сферы ее применения, в том числе и в страховом деле.

Вторая – это чрезмерное недоверие, а зачастую агрессивность сторон при возникновении разногласий, спорной ситуации. В условиях острого конфликта контрагенты не всегда находят в себе силы обратиться к медиатору. И необходимо огромное внутреннее стремление сторон, чтобы выслушать друг друга, найти тот компромисс, который позволит "сохранить лицо".

Важнейшая проблема – это выполнение принятого в процессе медиации мирового соглашения. Иногда одна из сторон специально создает видимость намерения урегулировать проблему, а в действительности затягивает время с целью избежать неблагоприятных последствий. По мнению Альберта Еганяна, "если в результате медиации заключено мировое соглашение, а одна из сторон его не выполняет, то это может быть расценено судом как дополнительное доказательство признания и ненадлежащего исполнения обязательств".

### **Как же проходит разрешение спорной ситуации при помощи медиации?**

Порядок осуществления и содержание примирительных процедур определяет медиатор по согласованию с уполномоченными представителями. Здесь нет единых подходов и общих рецептов. Выбор места и времени, формы и методов определяется исходя из целесообразности, эффективности и результативности процесса медиации.

Показателен положительный опыт ОАО "Военно-страховая компания" при урегулировании разногласий по договору морского страхования судна "Super Jet" (Греция). Договор был заключен на основе английского права и практики.

В результате поломки двигателя судну был причинен ущерб в размере 833 352 Евро. Считая, что авария произошла до заключения договора страхования, страховщик отказал в выплате, что и явилось основанием возникновения спора между ОАО "ВСК" и страхователем.

Согласно условиям договора, любой спор между его участниками подлежал обязательному урегулированию путем переговоров с участием независимого посредника (медиации). В случае неудачи рассмотрение спора передавалось в арбитраж.

По мнению старшего юриста Юридического управления ОАО "ВСК" Марии Коломойцевой "в процессе переговоров сторонам не удалось в полной мере разрешить спор по существу, однако предпринятая попытка принесла, безусловно, полезный результат:

- получена полная информация о действиях страхователя и его брокеров в ходе заключения договора и урегулирования претензии;

- страхователь признал, что нарушил существенные условия договора страхования (не сообщил информацию, имеющую существенное значение для принятия решения о заключении договора);

- первоначальная сумма требования судовладельца была снижена вдвое;

- было согласовано предложение о досудебном урегулировании спора непосредственно между сторонами договора страхования без участия посредника и адвокатов".

В результате, рассмотрение спора во внесудебном порядке – путем медиации – позволило страховщику избежать ря-

да негативных моментов, сопровождающих, как правило, споры с участием иностранных лиц:

- сэкономить время – урегулирование претензии в арбитраже в судебном порядке могло занять продолжительное время;

- избежать финансовых затрат на судебные и адвокатские расходы (часть из которых не возмещается даже в случае положительного решения арбитра);

- в случае передачи дела в арбитраж. Ответчик вправе был бы предъявить требование о выставлении гарантии в отношении указанных расходов.

Таким образом, медиация, как эффективный способ разрешения споров в страховании, сегодня приобретает все более важное значение.

Медиация позволяет страховщику оперативно и без серьезных финансовых издержек преодолеть разногласия, сохранить при этом партнерские отношения с потенциальным страхователем и положительную деловую репутацию на страховом рынке России.

## ЭКОНОМИЧЕСКАЯ СУЩНОСТЬ ПЕРВИЧНОГО ПУБЛИЧНОГО РАЗМЕЩЕНИЯ АКЦИЙ

Шлык П.В.<sup>1</sup>

**А**ббревиатура IPO (Initial Public Offering), переводится как "первоначальное публичное предложение". Она применяется непосредственно к такому виду ценных бумаг, как акции, и подразумевает их допуск к торгам на фондовой бирже. Компания, проводящая IPO, впервые предлагает неограниченному кругу инвесторов свои акции, допуская их к торгам на фондовой бирже.<sup>2</sup>

Данная формулировка вызывает ряд споров. Например, Лондонская фондовая биржа под IPO понимает все случаи размещения акций предприятиями, которые впервые публично предложили свои акции на ее торгах. При этом факты того, что бумаги этого эмитента уже были допущены к торгам, или эмитент уже проводил процедуру IPO на других биржах, не имеют никакого значения.<sup>3</sup> Широко распространено и другое понимание: каждое последующее после IPO публичное предложение широкому кругу инвесторов дополнительного (нового) выпуска акций предприятия, чьи бумаги уже обращаются на фондовой бирже, специалисты классифицируют как "доразмещение".

В практике западного инвестиционного бизнеса имеются два сходных по звучанию, но отличных по содержанию термина: Initial Offering и Primary Offering, которые в русскоязычной литературе часто переводятся одинаково – "первичное публичное размещение", что вызывает некоторую путаницу. Разграничим данные понятия. Когда компания в первый раз размещает свои ценные бумаги, то процедура называется Initial Public Offering (IPO) – первичное публичное предложение. Если выпуск ценных бумаг компании проходит одновременно с процессом размещения (т.е. до проведения IPO юридическая форма компании не предполагала наличия акционеров, например, была организована в форме партнерства) и весь доход (привлеченный капитал) поступает на баланс компании, то такое размещение называют первичным публичным размещением (Primary Public Offering – PPO). Если на рынке продаются ранее выпущенные ценные бумаги, принадлежащие собственникам компании, и именно эти лица, а не компания, получают доход от продажи конкретного пакета ак-

<sup>1</sup> Шлык Павел Владимирович, аспирант кафедры экономических и финансовых дисциплин МосГУ.

<sup>2</sup> См.: Миркин Я., Миркин В. Англо-русский толковый словарь по банковскому делу, инвестициям и финансовым рынкам. Свыше 10000 терминов. – М.: Альпина Бизнес Букс, 2006. С. 78.

<sup>3</sup> См.: www.londonstockexchange.com.