



УДК 347.1221.2
ББК 67.404.022

ТЕНДЕНЦИИ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В ОБЛАСТИ Внесудебной ЗАЩИТЫ ПРАВА ФИЗИЧЕСКОГО ЛИЦА НА ВНЕШНИЙ ОБЛИК

А.С. Мограбян

Статья посвящена внесудебным формам защиты права на неприкосновенность внешнего облика физического лица. В частности, автором выявлены особенности осуществления самозащиты, а также преимущества использования примирительных процедур для разрешения споров, возникающих при нарушении права на внешний облик. Даны конкретные рекомендации по совершенствованию норм действующего законодательства в части обеспечения прав задерживаемого лица на неприкосновенность внешнего облика, а также законодательного урегулирования медиативной процедуры в отношении защиты личных неимущественных прав.

Ключевые слова: *внешний облик физического лица, гражданско-правовая защита права на неприкосновенность внешнего облика, внесудебные формы защиты, самозащита, медиация.*

На протяжении многих лет обращение в суд является наиболее распространенной формой защиты гражданских прав в России, несмотря на то, что в ч. 2 ст. 45 Конституции РФ закреплено право каждого «защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом», к коим относятся и внесудебные формы защиты.

Вопрос о внесудебной защите права физического лица на внешний облик не вызывает больших сложностей, однако, прежде чем перейти к его непосредственному исследованию, представляется целесообразным выяснить, что представляет собой внешний облик. В действующем законодательстве Российской Федерации не содержится определения понятия «внешний облик», в научной литературе также отсутствует единое мнение по данному вопросу. Кроме того, законодательно не закреплены ни право на внешний облик, ни формы его защиты.

Внешний облик в широком смысле представляет собой совокупность таких сведе-

ний о лице, которые можно получить, не прибегая к специальным исследованиям (внешность, фигура, физические данные, одежда) [4, с. 124]. По мнению криминалистов, внешний облик человека представляет собой неразрывную совокупность наружных элементов и признаков, воспринимаемых окружающими в виде целого или фрагментарного образа [15, с. 124]. На наш взгляд, внешний облик – неотделимое от физического лица и индивидуализирующее его личное нематериальное благо, которое направлено на обеспечение его физической неприкосновенности и включает в себя совокупность внешних признаков (цвет кожи, волос, разрез глаз, форма носа, телосложение, рост и др.), воспринимаемых окружающими как единое целое или как части целого, подверженных изменениям на протяжении жизни физического лица [6, с. 9]. Внешний облик человека – один из видов нематериальных благ, выступающий объектом личного неимущественного права – права на внешний облик. А поскольку право на внешний облик представляет собой неимущественное право, то формами его защиты являются формы защиты неимущественных прав, объектами которых являются нематериальные блага.

Говоря о внесудебных формах защиты субъективного гражданского права физического лица на внешний облик, представляется необходимым уделить особое внимание самозащите и медиации.

Под самозащитой гражданских прав понимается совершение управомоченным лицом действий фактического порядка, соответствующих закону и направленных на охрану материальных и нематериальных благ [3, с. 177]. В соответствии со ст. 14 ГК РФ «способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения». Что касается самозащиты права на внешний облик физического лица, то из ст. 14 ГК РФ вытекает, что она возможна в определенных пределах. Ярким примером необходимости применения данной формы защиты гражданских прав может служить ситуация, когда во время задержания лица, которому еще не предъявлено обвинение, не доказана его виновность в совершении того или иного деяния, его фотографируют, снимают на иные материальные носители (например, видео), затем эти изображения без ведома данного лица попадают в средства массовой информации, тем самым нарушается его право на неприкосновенность внешнего облика. В данном случае единственным способом самозащиты может служить только физическое прикрытие лица от камер. В связи с вышеизложенным представляется целесообразным внесение в Федеральный закон от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ «О полиции» [8; 10; 11; 14] нормы, которая бы урегулировала право задерживаемого лица на неприкосновенность его внешнего облика в части ограничения распространения в средствах массовой информации материальных носителей (фотографий, материалов видеосъемки) с его изображением.

Спецификой может обладать и такая форма внесудебной защиты нарушенного права, как привлечение третьего лица (арбитра) для разрешения возникшего конфликта. Возможность применения альтернативной процедуры урегулирования споров с участием посредника к отношениям по защите права физического лица на неприкосновенность внешнего облика, на наш взгляд, не вызывает сомнений.

Медиация представляет собой альтернативную форму разрешения споров с участием третьей нейтральной, беспристрастной, не заинтересованной в данном конфликте стороны – медиатора [5, с. 7–9; 16, с. 8].

С 1 января 2011 г. вступил в силу Федеральный закон от 27 июня 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (далее – Закон о медиации) [9; 13]. В соответствии с п. 2 ст. 1 данного Закона предметом его регулирования являются «отношения, связанные с применением процедуры медиации к спорам, возникающим из гражданских правоотношений, в том числе в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, а также спорам, возникающим из трудовых правоотношений и семейных правоотношений».

Анализ норм, содержащихся в п. 2 ст. 1 Закона о медиации, позволяет сделать вывод о том, что перечень споров, разрешаемых посредством медиации, не является исчерпывающим, при этом речь идет о спорах, возникающих из гражданских правоотношений, к коим относятся и отношения по защите права физического лица на неприкосновенность внешнего облика как нематериального блага. Таким образом, к процедуре медиации может прибегнуть гражданин, право на неприкосновенность внешнего облика которого нарушено. Президент Научно-методического центра медиации и права Ц.А. Шамликашвили в своем интервью верно отмечает: «Что же касается новых законодательных инициатив или нормативно-правовых актов, которые могут или должны появиться в будущем, то подобные инициативы должны быть продиктованы самим развитием медиативной деятельности. Практика позволит нам увидеть слабости существующего законодательства, новые направления, в которых целесообразно усовершенствовать и укрепить законодательные основы с целью успешного внедрения нового метода. В большинстве стран мира, где медиация востребована и широко применяется, она закреплялась законодательно уже на основе накопленного практического опыта» [12].

Рассмотрим подробнее медиативную процедуру применительно к спорам, возни-

кающим в связи с нарушением права на внешний облик.

Процедура медиации в отношении урегулирования споров по защите права физического лица на неприкосновенность внешнего облика, на наш взгляд, является довольно перспективной, поскольку обладает рядом преимуществ. В частности, по сравнению с судебной формой защиты прав, привлечение третьего лица (медиатора) для разрешения конфликта, возникшего в результате нарушения права физического лица на неприкосновенность внешнего облика, будет являться менее затратным для обеих сторон.

Кроме того, привлекательна и более высокая скорость разрешения возникшего конфликта, что связано как с законодательным ограничением сроков разрешения споров с участием посредника, которые установлены в ст. 13 Закона о медиации, так и с меньшей загруженностью по сравнению с судебными органами.

Несомненным преимуществом медиативной формы урегулирования конфликтов является то, что риск процедуры медиации минимален, так как каждая из сторон спора может отказаться от продолжения процесса переговоров в любой момент.

В соответствии со ст. 3, 5 Закона о медиации, альтернативная процедура урегулирования споров с участием посредника является конфиденциальной, что немаловажно в ходе разрешения конфликтов, связанных с нарушением права физического лица на неприкосновенность внешнего облика (например, при разрешении споров, возникших как следствие неудачных пластических операций). В соответствии с п. 2 ст. 5 Закона о медиации медиатор не вправе без согласия сторон разглашать относящуюся к процедуре медиации и ставшую ему известной при ее проведении информацию. Исключения составляют случаи, предусмотренные федеральными законами. Согласно ст. 6 Закона о медиации информация, относящаяся к процедуре медиации, может быть раскрыта медиатором только с согласия предоставившей ее стороны.

В ст. 3 Закона о медиации в качестве одного из главных принципов медиации называется добровольность, то есть стороны возникшего спора самостоятельно и осознанно

выбирают названный способ урегулирования конфликта. Очевидно, что только в таком случае будет возможно найти решение, которое устроит обе стороны. В отличие от судебной формы защиты, в ходе процедуры медиации решения вырабатываются и принимаются самими сторонами с их обоюдного согласия, и обе стороны добровольно принимают на себя обязанности по выполнению совместно принятых ими решений. «Соглашение сторон – наиболее подходящий для процедуры медиации путь. В его основе – добровольное решение участников договора относительно урегулирования конфликта. Это осознанный выбор сторон» [2, с. 68]. Не вызывает сомнений тот факт, что принятые решения будут исполняться лишь тогда, когда сами стороны удовлетворены ими.

Также привлекательным для конфликтующих сторон фактором является комфортность процедуры медиации и свойства достигнутого соглашения, что связано с учетом факторов, которые часто не принимаются во внимание в традиционных судебных процедурах (например, психологические отношения между участниками спора, их эмоциональное состояние и т. д.). Еще Конфуций в Древнем Китае призывал к использованию медиации вместо обращения в суд, предупреждая, что состязательное участие в судебном процессе, скорее всего, усилит озлобленность конфликтующих сторон и будет препятствовать их дальнейшему эффективному взаимодействию (см. подробнее: [7, с. 11]). Кроме того, при медиативной форме урегулирования споров «выигрывают обе конфликтующие стороны. При этой форме разрешения нет победителей и нет проигравших, что является одним из ее существенных преимуществ» [1, с. 23].

Таким образом, несмотря на то, что медиативная форма урегулирования конфликтов в отношении защиты личных неимущественных прав законодательно не урегулирована, тем не менее применение медиативных процедур для разрешения споров, возникающих в связи с нарушением права физического лица на неприкосновенность внешнего облика, несомненно, является перспективным направлением развития российского законодательства. И, возможно, в ближайшем будущем именно процедура медиации будет являться

наименее затратной для сторон споров о защите права на внешний облик и сможет привести к более быстрому разрешению конфликтной ситуации.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Аболонин, В. Развитие примирительных процедур в рамках саморегулируемых организаций / В. Аболонин // Арбитражный и гражданский процесс. – 2009. – № 9. – С. 20–24.
2. Борисова, Е. А. Российская процедура медиации: концепция развития / Е. А. Борисова // Вестник гражданского процесса. – 2011. – № 1. – С. 66–78.
3. Грибанов, В. П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав / В. П. Грибанов. – М. : Изд-во МГУ, 1972. – 284 с.
4. Малеина, М. Н. Личные неимущественные права: понятие, осуществление, защита / М. Н. Малеина. – М. : МЗ Пресс, 2001. – 244 с.
5. Медиация в нотариальной практике (Альтернативные способы разрешения конфликтов) / П. Фар [и др.]; отв. ред. К. Грефин фон Шлиффен, Б. Вегманн; [пер. с нем. С. С. Трушников]. – М. : Волтерс Клувер, 2005. – 388 с.
6. Мограбян, А. С. Право физического лица на неприкосновенность внешнего облика : автореф.

дис. ... канд. юрид. наук / Мограбян Армине Самвеловна. – Волгоград, 2011. – 27 с.

7. Паркинсон, Л. Семейная медиация / Л. Паркинсон. – М. : Межрегион. центр управленческого и политического консультирования, 2010. – 400 с.
8. Парламентская газета. – 2011. – 17 февр. (№ 7). – С. 11–17.
9. Российская газета. – 2010. – 30 июля (№ 168).
10. Российская газета. – 2011. – 8 февр. (№ 25).
11. Российская газета. – 2011. – 10 февр. (№ 28).
12. Саморегулирование в медиации: новый этап интегрирования примирительных процедур в российское общество : (интервью с Ц. А. Шамликашвили, президентом Научно-методического центра медиации и права) : [подгот. для системы «КонсультантПлюс»]. – Электрон. дан. – Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс». – 2011. – Загл. с экрана.
13. Собрание законодательства РФ. – 2010. – 2 авг. (№ 31). – Ст. 4162.
14. Собрание законодательства РФ. – 2011. – 14 февр. (№ 7). – Ст. 900.
15. Цветков, П. П. О криминалистическом исследовании внешнего облика человека / П. П. Цветков // Правоведение. – 1972. – № 2. – С. 121–127.
16. Шамликашвили, Ц. А. Медиация как метод внесудебного разрешения споров / Ц. А. Шамликашвили. – М. : Межрегион. центр управленческого и политического консультирования, 2006. – 85 с.

**TENDENCIES AND PROSPECTS OF THE CIVIL LEGISLATION DEVELOPMENT
IN THE FIELD OF EXTRAJUDICIAL PROTECTION OF THE RIGHT
OF AN INDIVIDUAL'S OUTWARD APPEARANCE**

A.S. Mograbyan

The article deals with extrajudicial forms of protection of the right to inviolability of the general appearance of an individual. In particular, the author reveals peculiarities of implementation of self-defense, and also the advantage of use of reconciliatory procedures to the settlement of disputes, arising at the violation of the right to one's outward appearance. Concrete recommendations on the improvement of standards of the current legislation regarding ensuring the rights of the detained person on inviolability of an individual's general appearance, and also legislative settlement of mediation procedure concerning the protection of the personal non-property rights are put forward.

Key words: *general appearance of an individual, civil and legal protection of the right to security of the general appearance, extrajudicial forms of protection, self-defense, mediation.*