

**GHID**  
**privind medierea**  
**penală**

**СПРАВОЧНИК**  
**по медиации**  
**в уголовных делах**



/RO/

**3**



/RU/

**43**



# **GHID**

# **privind medierea**

# **penală**

AUTORI:

Igor Dolea, director IRP  
Veronica Mihailov-Moraru, avocat



**MEDIEREA**  
DOUĂ PĂRȚI | O SINGURĂ SOLUȚIE

Acest Ghid a fost elaborat de Institutul de Reforme Penale (IRP) în parteneriat cu Consiliul de Mediere în cadrul Proiectului „Consolidarea mecanismului de aplicare a medierii penale în Republica Moldova”, implementat de Institutul de Reforme Penale (IRP)

## Abrevieri

---

- CP – Codul penal al Republicii Moldova, nr. 985-XV din 18.04.2002, Monitorul Oficial al Republicii Moldova, nr. 72–74, art. 195
- CPP – Codul de procedură penală al Republicii Moldova nr. 122-XV din 14.03.2003, Monitorul Oficial al Republicii Moldova, nr. 104–110, art. 447 din 07.06.2003. Republicat în: Monitorul Oficial al Republicii Moldova, nr. 248–251, art. 699 din 05.11.2013
- C.Ex. – Codul de executare al Republicii Moldova nr. 443-XV din 24.12.2004, Monitorul Oficial al Republicii Moldova, nr. 214–220, art. 704 din 05.11.2010
- CSJ – Curtea Supremă de Justiție
- Dec. – Decizie
- Hot. – Hotărâre
- Legea 137 – Legea cu privire la mediere nr. 137 din 03.07.2015, Monitorul Oficial al Republicii Moldova, nr. 224–233, art. 445
- Rec. – Recomandarea

# Conținut

---

<b>Introducere</b> .....	<b>7</b>
<b>1. Generalități privind medierea penală în Republica Moldova</b> .....	<b>8</b>
1.1. Justiția restaurativă în materia penală .....	8
1.2. Standardele .....	8
1.3. Acoperirea normativă a medierii penale în Republica Moldova	10
1.4. Consiliul de mediere .....	10
<b>2. Domeniul de aplicare a medierii penale</b> .....	<b>13</b>
2.1. Preliminarii .....	13
2.2. Încetarea procesului și înlăturarea răspunderii penale ca efect al aplicării medierii .....	13
2.3. Constatarea circumstanței atenuante în urma medierii .....	15
<b>3. Subiecții cu atribuții în procesul de mediere penală</b> .....	<b>16</b>
3.1. Preliminarii .....	16
3.2. Mediatorul .....	16
3.3. Victima / Partea vătămată .....	17
3.4. Partea civilă .....	17
3.5. Bănuitul, învinuitul/inculpatul .....	18
3.6. Procurorul .....	19
3.7. Ofițerul de urmărire penală .....	19
3.8. Instanța de judecată .....	20
3.9. Avocatul/apărătorul .....	20
3.10. Reprezentantul și succesorul .....	20
3.11. Reprezentantul legal .....	21
3.12. Alte persoane .....	21
<b>4. Procesul de mediere penală</b> .....	<b>22</b>
4.1. Etapa preliminară inițierii procesului de mediere .....	22
4.2. Inițierea procesului de mediere la faza de urmărire penală ....	22
4.3. Inițierea procesului de mediere la faza de judecare a cauzei penale .....	23

4.4.	Încheierea judecătorească de inițiere a procesului de mediere	23
4.5.	Identificarea mediatorului	24
4.6.	Contractul de mediere	24
4.7.	Atribuțiile mediatorului	24
4.8.	Informații furnizate mediatorului	25
4.9.	Responsabilitatea mediatorului	25
4.10.	Desfășurarea procesului de mediere	26
4.11.	Procesul de mediere propriu-zis	27
4.12.	Încetarea medierii	27
4.13.	Procesul-verbal	27
4.14.	Tranzacția	28
<b>5.</b>	<b>Soluții procesual penale emise în cadrul medierii la faza de urmărire penală</b>	<b>29</b>
5.1.	Generalități	29
5.2.	Plângerea prealabilă	29
5.3.	Pornirea din oficiu a urmăririi penale	30
5.4.	Soluții la etapa inițială	30
5.5.	Soluții care duc la încetarea procesului	31
5.6.	Similitudini între împăcare și tranzacția de mediere	32
5.7.	Împăcarea în lipsa părții vătămate	32
<b>6.</b>	<b>Soluții procesual penale emise în cadrul medierii la faza de judecare a cauzei</b>	<b>34</b>
6.1.	Generalități	34
6.2.	Medierea anterioară ședinței preliminare	34
6.3.	Împăcarea în cadrul medierii la o altă etapă a ședinței de judecată	35
6.4.	Retragerea plângerii prelabile în urma medierii	35
6.5.	Termenele procesuale de aplicare a medierii	35
<b>7.</b>	<b>Aplicarea medierii în situații particulare</b>	<b>37</b>
7.1.	Aplicarea medierii în partea ce ține de acțiunea civilă	37
7.2.	Aplicarea medierii în cazurile cu minori	38
7.3.	Aplicarea medierii în cazurile persoanelor deținute	39
7.4.	Medierea cu succesul victimei decedate	40



# Introducere

---

Prezentul Ghid are ca scop de a pune la dispoziția practicienilor un instrument de lucru în care sunt menționate bazele normative ce reglementează aplicarea medierii penale.

Se încearcă a evidenția aspectele ce vizează medierea penală în diferite etape ale procesului penal; etapele procesului de mediere; participanții la mediere; infracțiunile în care reconcilierea prin mediere va elimina răspunderea penală; scopul medierii în alte tipuri de infracțiuni; informațiile furnizate mediatorului în cazurile penale; procesul de mediere în cazul persoanei arestate sau reținute; particularitățile procedurii de mediere în cazurile care implică minori.

Ghidul este destinat ofițerilor de urmărire penală, procurorilor, avocaților și judecărilor, dar și persoanelor interesate de instituția medierii penale.

# 1. Generalități privind medierea penală în Republica Moldova

---

## 1.1. Justiția restaurativă în materia penală

Conceptul justiției restaurative se regăsește și în construcțiile teoretice privind raționalitatea sancțiunilor penale și importanța participăției civile în soluționarea problemelor criminalității și consolidarea normelor de conviețuire. Conceptul încearcă să răspundă la câteva întrebări fundamentale: Care este esența infracțiunii și care ar trebui să fie reacția la această faptă? Cui trebuie să servească sistemul de justiție și cum trebuie implicați participanții la acest proces? Cum trebuie să reacționeze sistemul de justiție la necesitățile participanților și să reflecte așteptările societății? Care este rolul sistemului profesional al justiției în realizarea acestei funcții, fiind suplinită de rolul cetățenilor, victimelor și al făptuitorilor?

Acest concept a fost acceptat de Republica Moldova și s-a materializat în instituția medierii inclusă în 2003 în CPP, iar ulterior în Legea cu privire la mediere.

## 1.2. Standardele

Anumite standarde internaționale au facilitat acceptarea instituției în Republica Moldova și dezvoltarea acesteia ca una multidimensională, implicată în mai multe domenii ale dreptului.

De regulă, standardele îndeamnă statele să caute soluții la o reglementare pe cale amiabilă a diferendelor, fie în afara sistemului judiciar, fie înainte sau după

procedura judiciară<sup>1</sup>. La fel, statele sunt îndemnate de a simplifica justiția penală<sup>2</sup>.

În materia penală la nivel european a fost adoptată Recomandarea R(99) 19 privind medierea penală<sup>3</sup>, aceasta servind o platformă de promovare a medierii și în Republica Moldova. Recomandarea vine cu un îndemn către statele membre de a promova în continuare interesul legitim al victimelor care trebuie să aibă un cuvânt de spus în rezolvarea consecințelor victimizării lor, de a comunica cu infractorul și de a obține scuze și compensații. La fel, este necesar de luat în considerare importanța de a stimula simțul de răspundere al infractorilor și a le oferi posibilitatea practică de a se corecta, ceea ce îi poate ajuta la reintegrarea și reabilitarea lor.

Se recunoaște că medierea poate spori conștientizarea rolului important al fiecărei persoane și al comunității în prevenirea și rezolvarea infracțiunilor și a conflictelor asociate acestora, încurajând astfel efectele penale mai constructive și mai puțin represive. Medierea în cazurile penale trebuie folosită numai dacă părțile consimt liber. Părțile vor fi libere să-și retragă consimțământul ori când pe parcursul medierii. Discuțiile din cadrul medierii sunt confidențiale și nu pot fi folosite ulterior, cu excepția situațiilor când există acordul părților. Medierea în cazuri penale trebuie să fie un serviciu general disponibil la toate etapele procesului justiției penale, iar părțile trebuie să fie bine informate în legătură cu drepturile pe care le au, cu natura procesului de mediere și cu posibilele consecințe ale deciziei lor.

Nici victima, nici infractorul nu trebuie convinse prin mijloace incorecte să accepte medierea, iar participarea la mediere nu trebuie folosită ca dovadă a recunoașterii vinovăției în procedurile penale ulterioare.

În cadrul Consiliului European, a fost adoptat un Ghid pentru o mai bună implementare a recomandării cu privire la medierea în materie penală<sup>4</sup>.

---

1 Rec. R (86) 12 a Comitetului de Miniștri cu privire la diminuarea sarcinii tribunalelor (Adoptată de Comitetul de Miniștri la data 16 septembrie 1986 la cea de-a 399-a reuniune a adjunctilor miniștrilor).

2 Rec. R (87) 18 a Comitetului de Miniștri cu privire la simplificarea justiției penale (Adoptată de Comitetul de Miniștri la 17 septembrie 1987 la cea de-a 410-a întrunire a prim-miniștrilor).

3 Rec. R (99) 19 privind medierea penală (Adoptată de Comitetul de Miniștri la 15 septembrie 1999 la cea de-a 69-a întâlnire a reprezentanților miniștrilor).

4 Disponibil la adresa: <https://rm.coe.int/comisia-europeana-pentru-eficacitatea-justitiei-cepej-ghid-pentru-o-ma/1680747ba2>

Există și alte recomandări cu tangență generală la instituția medierii<sup>5</sup>.

### 1.3. Acoperirea normativă a medierii penale în Republica Moldova

Prevederea din art. 276 alin. (7) din CPP privind dreptul părților de a se împăca și prin intermediul medierii a devenit posibil de aplicat după adoptarea în 2007 a Legii cu privire la mediere. În 2009 a fost adoptată o Hotărâre de Guvern<sup>6</sup> cu privire la aprobarea condițiilor de achitare din contul statului a serviciilor de mediere în cauze penale.

În 2015 a fost adoptată actuala lege cu privire la mediere<sup>7</sup>. Legea determină statutul mediatorului, formele de organizare a activității de mediator și cerințele pentru înregistrarea organizațiilor de mediere, principiile desfășurării procesului de mediere și efectele acestuia, particularitățile medierii în domenii specifice, precum și competența autorităților și a instituțiilor statului în domeniul medierii.

Există norme speciale destinate medierii penale. În special, legislatorul a accentuat faptul că procesul de mediere nu substituie procesul penal, iar actul participării la mediere nu poate servi ca dovadă a recunoașterii vinovăției<sup>8</sup>.

### 1.4. Consiliul de mediere

Consiliul de mediere a fost constituit, pe lângă Ministerul Justiției, odată cu intrarea în vigoare a primei Legi cu privire la mediere din 2007, cu scopul de a organiza și a coordona activitatea mediatorilor. Ulterior, statutul său a fost consolidat prin intrarea în vigoare a Legii nr. 137 cu privire la mediere din 2015.

---

5 Rec. R (2001) privind modalitățile alternative de reglementare a litigiilor între autoritățile administrative și persoanele private; Recomandarea R (2002) 10 privind medierea în materia civilă; Recomandarea R (81) 7 a Comitetului de Miniștri cu privire la accesul la justiție. Recomandarea R (93) 1 a Comitetului de Miniștri cu privire la accesul efectiv la drept și la justiție pentru persoanele aflate în situație de sărăcie extremă; Recomandarea R (94) 12 a Comitetului de Miniștri cu privire la independența, la eficacitatea și rolul judecătorilor; Recomandarea R (95) 5 cu privire la îmbunătățirea funcționării sistemelor și procedurii de recurs în materie civilă și comercială ș.a.

6 Hotărârea Guvernului nr. 303 din 21.04.2009 „Cu privire la aprobarea condițiilor de achitare din contul statului a serviciilor de mediere în cauze penale”.

7 Legea cu privire la mediere nr. 137 din 03.07.2015, Monitorul Oficial al Republicii Moldova, nr. 224–233, art. 445 (în continuare – Legea nr. 137).

8 Legea nr. 137, art. 35.

Consiliul de mediere este compus din 9 membri în baza rezultatelor unui concurs public organizat, dintre care 5 membri sunt mediatori, 1 membru reprezentant al societății civile, 1 membru desemnat de CNAJGS<sup>9</sup>, 1 reprezentant al avocaților desemnat de Consiliul Uniunii Avocaților, 1 notar delegat de Adunarea generală a notarilor.

Mandatul membrilor Consiliului de mediere este de 4 ani, cu posibilitatea prelungirii o singură dată. Consiliul de mediere este condus de un președinte, ales de membrii acestuia pe o durată de 2 ani.

Conform art. 9 al Legii cu privire la mediere, Consiliul de mediere este un organ colegial, cu statut de persoană juridică de drept public, instituit în condițiile legii, pentru implementarea politicilor în domeniul medierii. Consiliul este responsabil de promovarea medierii ca modalitate de soluționare alternativă a litigiilor; de înaintare a propunerilor la elaborarea politicilor și perfecționarea cadrului normativ în domeniul medierii; de implementare a politicilor în domeniul medierii, inclusiv al medierii garantate de stat etc.

Atribuțiile Consiliului țin de efectuarea atestării mediatorilor în conformitate cu Regulamentul privind atestarea mediatorilor; elaborarea proiectelor de standarde și de programe-cadru, cursuri pentru pregătirea inițială și continuă a mediatorilor; întocmirea și actualizarea Tabelului mediatorilor; elaborarea și aprobarea normele deontologice în activitatea mediatorului.

Consiliul de mediere are și funcția de a verifica activitatea mediatorilor cu aplicarea de sancțiuni. Consiliul examinează plângerile care pot fi înaintate de către părți, inclusiv din partea autorităților (poliție, procuratură, instanță judiciară etc.) față de activitatea mediatorilor, constată abaterile disciplinare și decide cu privire la sancționarea disciplinară a mediatorilor. Mediatorii care desfășoară activitate de mediator în cadrul unui birou de mediere sau în cadrul unei organizații de mediere sunt înscrși în Registrul de stat al mediatorilor, ținut de Ministerul Justiției. Informația din Registrul de stat al mediatorilor se publică pe pagina web oficială a Ministerului Justiției și cea a Consiliului, cu respectarea legislației privind protecția datelor cu caracter personal.

Consiliul de mediere deține, actualizează și publică lista oficială a mediatorilor licențiați din Republica Moldova cu datele lor de contact pe pagină web oficială a Consiliului de mediere web: [www.mediare.gov.md](http://www.mediare.gov.md) în rubrica *Consiliul*

---

9 Consiliul Național de Asistență Juridică Garantată de Stat.

*de mediere / Mediatori / lista birourilor de mediere, și a Ministerului Justiției în rubrica Profesii și servicii juridice / Mediatori / Lista birourilor de mediere*<sup>10</sup>.

Lista mediatorilor se actualizează periodic în baza Hotărârilor Consiliului de mediere privind înregistrarea, suspendarea, reluarea sau încetarea activității de mediator și poate fi verificată de către orice persoană interesată pe pagina web: [www.mediare.gov.md](http://www.mediare.gov.md). Până la sfârșitul anului 2020, au fost atestați și înregistrați un număr total de 947 de mediatori.

---

10 <https://mediare.gov.md/>

## 2. Domeniul de aplicare a medierii penale

---

### 2.1. Preliminarii

Normele penale materiale și procesuale prevăd situații diferite în ce privește aplicabilitatea medierii, fapt ce ar duce la finalizarea procesului prin încetare și înlăturarea răspunderii penale.

Pe de altă parte, medierea penală poate fi aplicată și în restul cauzelor penale unde nu neapărat procesul se va finaliza cu înlăturarea răspunderii penale, dar poate duce la constatarea unei circumstanțe atenuante, fapt care implicit va influența răspunderea penală. La fel, medierea poate constitui efecte benefice pentru victimă prin posibilitatea de a-și recupera eficient prejudiciul.

Prin urmare, atât împăcarea, cât și medierea sunt instituții similare, care pot avea aceleași efecte de înlăturare a răspunderii penale acolo unde legea prevede.

Totuși, împăcarea este o soluție aplicată în sens mai îngust (poate avea loc între părți, în prezența avocatului, a organului de urmărire penală). Medierea, la rândul ei, presupune o soluție aplicată în sens larg și mai eficientă, ce implică participarea unei persoane calificate (mediator) de a media conflictul și a identifica modalitățile de soluționare.

### 2.2. Încetarea procesului și înlăturarea răspunderii penale ca efect al aplicării medierii

În aspect material și procesual, medierea care s-a soldat cu împăcare poate duce la înlăturarea răspunderii penale.

**a) Aspectul material** este reglementat de art. 109 din CP, care prevede categoriile de infracțiuni în care poate avea loc împăcarea părților. Art. 109 identifică câteva categorii de infracțiuni pasibile de împăcare: infracțiuni

ușoare sau mai puțin grave, în final acestea fiind faptele pasibile de a fi sancționate de pedeapsa maximă de cinci ani.

La fel, art. 109 limitează posibilitatea de împăcare doar în cazul când persoana este învinuită în comiterea unui număr restrâns de infracțiuni: contra vieții și sănătății; libertății cinstei și demnității; privind viața sexuală; contra drepturilor politice, de muncă și altor drepturi constituționale ale cetățenilor; contra patrimoniului<sup>11</sup>. Este admisă împăcarea și în cazurile în care s-a comis o infracțiune ușoară sau mai puțin gravă prin încălcarea regulilor de securitate a circulației sau de exploatare a mijloacelor de transport de către persoana care conduce mijlocul<sup>12</sup>.

Limitarea listei este criticată de către practicieni și nu este exclusă modificarea acesteia.

În privința minorilor, standardul a fost ridicat până la infracțiuni grave<sup>13</sup>.

CP prevede o interdicție de aplicare a împăcării în cazul în care persoana are antecedente penale pentru infracțiuni similare comise cu intenție sau dacă în privința ei a mai fost dispusă încetarea procesului penal, ca rezultat al împăcării, pentru infracțiuni similare comise cu intenție în ultimii cinci ani<sup>14</sup>. Interdicția a fost introdusă prin Legea nr. 130/2016<sup>15</sup> și nu poate rămâne în afara criticii.

La fel, este imposibilă împăcarea în privința persoanelor care au săvârșit asupra minorilor infracțiuni de viol, acțiuni violente cu caracter sexual, hărțuirea sexuală, raportul sexual cu o persoană care nu a împlinit vârsta de 16 ani, acțiuni perverse, ademenirea minorului în scopuri sexuale; incestul; traficul de copii, atragerea minorilor la activitate criminală sau determinarea lor la săvârșirea unor fapte imorale, pornografia infantilă, recurgerea la prostituția practică de un copil<sup>16</sup>.

**b) Aspectul procesual** este reglementat de art. 276 din CPP, care prevede posibilitatea împăcării sau retragerii plângerii prealabile în cazul când o cauză a fost pornită la plângerea prealabilă pentru anumite categorii de

---

11 Cap. II–VI, Cod penal.

12 Art. 264 alin. (1) Cod penal.

13 Art. 109 alin. (1) Cod penal.

14 Ibidem.

15 Legea nr. 130 din 09.06.2016 ([https://www.legis.md/cautare/getResults?doc\\_id=93783&lang=ro](https://www.legis.md/cautare/getResults?doc_id=93783&lang=ro)).

16 Art. 109 alin. (4) Cod penal.



infrațiuni<sup>17</sup> precum și al furtului avutului proprietarului săvârșit de minor, de soț, rude, în paguba tutorelui, ori de persoana care locuiește împreună cu victima sau este găzduită de aceasta.

O problemă care poate crea neclarități ține de furtul în proporții mari sau deosebit de mari săvârșit de minor, de soț, rude, în paguba tutorelui, ori de persoana care locuiește împreună cu victima sau este găzduită de aceasta. O interpretare extensivă a acestei norme în defavoarea persoanei este firesc interzisă. Aceasta presupune că, indiferent de proporții, urmărirea penală pentru furtul săvârșit de persoanele indicate supra este posibilă doar la plângerea prealabilă și, prin urmare, este admisibilă retragerea plângerii sau împăcarea.

### 2.3. Constatarea circumstanței atenuante în urma medierii

În cazul în care părțile consimt asupra faptului medierii, procesul poate avea loc în orice cauză penală și nu neapărat doar în dosarele care se pot finaliza cu împăcare. Art. 76 din CP prevede *inter alia* câteva aspecte importante ale procesului de mediere și a efectelor acestuia.

În primul rând, sunt prevăzute anumite circumstanțe atenuante care ar putea fi identificate în procesul de mediere. Pedepsa ar putea fi redusă dacă vinovatul a prevenit urmările prejudiciabile ale infracțiunii săvârșite, a reparat benevol paguba pricinuită sau a înlăturat dauna cauzată<sup>18</sup>. La fel, prin intermediul medierii poate fi obținută contribuția activă la descoperirea infracțiunii sau la identificarea infractorilor ori recunoașterea vinovăției<sup>19</sup>. Normele penale la fel acordă instanței atribuția de a considera drept circumstanțe atenuante și alte circumstanțe, neprevăzute de lege<sup>20</sup>.

Prin urmare, în acest aspect inițierea și desfășurarea medierii cu încheierea unei tranzacții de împăcare produce efectul așteptat de ambele părți ale procesului.

---

17 Art. 152 alin. (1), art. 153, art. 155, art. 157, art. 161, art. 173, art. 177, art. 179 alin. (1) și (2), art. 193, art. 194, art. 197 alin. (1), art. 198 alin. (1), art. 200, art. 202, art. 203, art. 204 alin. (1), art. 246<sup>1</sup>, art. 274 din Codul penal, precum și al furtului avutului proprietarului săvârșit de minor, de soț, rude, în paguba tutorelui, ori de persoana care locuiește împreună cu victima sau este găzduită de aceasta.

18 Art. 76 alin. (1) lit. e) Cod penal.

19 Art. 76 alin. (1) lit. f) Cod penal.

20 Art. 76 alin. (2).

## 3. Subiecții cu atribuții în procesul de mediere penală

---

### 3.1. Preliminarii

În cadrul medierii penale, actorii principali sunt victima și făptuitorul<sup>21</sup>. Voința acestora este determinantă pentru derularea procesului penal. În mod firesc, subiectul cu un rol activ este mediatorul. Medierea, chiar dacă este facilitată de un mediator, constituie de fapt un act bilateral și personal al celor două părți implicate, fiind necesar să conțină, în mod clar, acordul de voință al persoanelor care au hotărât să se împace<sup>22</sup>.

De regulă, medierea la urmărirea penală este inițiată de către făptuitor, chiar dacă în mod firesc poate fi inițiată și de către victimă sau partea vătămată. Voința acestor subiecți este o primă condiție pentru beneficierea de medierea penală. Normele procesual penale stabilesc competențele subiecților procesuali în materia medierii la faza de urmărire penală.

### 3.2. Mediatorul

Legea cu privire la mediere stabilește statutul și atribuțiile mediatorului în cadrul procesului penal, chiar dacă în CPP lipsesc normele respective. Mediatorul este o persoană terță, atestată, care asigură desfășurarea procesului de mediere în vederea soluționării litigiului dintre părți<sup>23</sup>. Acesta desfășoară activitate de liber-profesionist, de interes public, cu titlu oneros sau cu titlu gratuit, în cadrul unui birou de mediere sau al unei organizații de mediere<sup>24</sup>.

---

21 Legea nr. 137 art. 35 alin. (2).

22 [http://jurisprudenta.csj.md/search\\_rec\\_csj.php?id=85](http://jurisprudenta.csj.md/search_rec_csj.php?id=85)

23 Legea nr. 137, art. 2.

24 Legea nr. 137, art. 3.

În cauzele penale nu poate fi admis în calitate de mediator ofițerul de urmărire penală, procurorul, judecătorul, avocatul uneia dintre părți, precum și persoana incompatibilă în baza unor prevederi legale speciale.<sup>25</sup>

Dacă, la etapa de inițiere sau pe parcursul procesului de mediere, apare o circumstanță de natură să afecteze scopul medierii, neutralitatea sau imparțialitatea mediatorului, acesta este obligat să se abțină de la medierea litigiului și să aducă acest fapt la cunoștința părților. La fel, nu poate fi aleasă în calitate de mediator persoana care a reprezentat anterior interesele uneia dintre părți în instanța de judecată sau arbitraj ori a acordat alt gen de asistență în legătură cu obiectul litigiului. După încetarea procesului de mediere, mediatorul nu poate reprezenta părțile sau una dintre părți la soluționarea în instanța de judecată sau arbitraj a litigiului pentru care a fost desemnat ca mediator. În cazul în care a fost ales în calitate de mediator un avocat, acesta nu este în drept să accepte asistența sau reprezentarea ulterioară a intereselor oricărei dintre părțile procesului de mediere în legătură cu litigiul mediat<sup>26</sup>.

### 3.3. Victima / Partea vătămată

Victimă este persoană căreia, prin infracțiune, i-au fost aduse daune morale, fizice sau materiale<sup>27</sup>. Nu este necesar un act procedural prin care persoana urmează a fi recunoscută în calitate de victimă. Victima are dreptul să retragă cererea prealabilă<sup>28</sup> și să apeleze la un mediator<sup>29</sup>.

Partea vătămată urmează a fi recunoscută cu acordul ei<sup>30</sup> în această calitate prin ordonanța organului de urmărire penală<sup>31</sup>. Partea vătămată la fel are dreptul să se împace cu bănuitul, învinuitul, inculpatul<sup>32</sup> și să apeleze la un mediator<sup>33</sup>.

### 3.4. Partea civilă

Partea civilă este persoana căreia i s-a cauzat un prejudiciu material sau moral<sup>34</sup>.

---

25 Legea nr. 137, art. 36.

26 Legea nr. 137, art. 5.

27 CPP art. 58 alin. (1).

28 CPP art. 58 alin. (1) pct. 7).

29 CPP art. 58 alin. (3) pct. 12).

30 CPP art. 59 alin. (1).

31 CPP art. 59 alin. (2).

32 CPP art. 60 alin. (1) pct. 13).

33 CPP art. 60 alin. (1) pct. 12<sup>1</sup>).

34 CPP art. 61 alin. (1).

Recunoașterea ca parte civilă se efectuează prin ordonanța organului de urmărire penală sau prin încheierea instanței de judecată<sup>35</sup>, aceasta la fel are dreptul să apeleze la un mediator<sup>36</sup>.

### 3.5. Bănuitul, învinuitul/inculpatul

Legea cu privire la mediere operează cu noțiunea de făptuitor<sup>37</sup>, în aspect procesual penal acesta fiind bănuitul, învinuitul sau inculpatul. Normele procesual penale prevăd dreptul acestui subiect la mediere indiferent de faza procesului penal.

Bănuitul este subiectul care poate fi recunoscut în această calitate prin diferite acte procedurale<sup>38</sup>. Acesta are dreptul să se împace cu partea vătămată<sup>39</sup> și să apeleze la un mediator<sup>40</sup>.

Condiții similare sunt prevăzute și pentru învinuit/inculpat care, după recunoașterea sa în această calitate prin ordonanța de punere sub învinuire<sup>41</sup>, are dreptul să se împace cu partea vătămată<sup>42</sup> și să apeleze la un mediator<sup>43</sup>.

Inițiativa de a beneficia de mediere poate interveni de la oricare din aceștia în mod personal sau prin intermediul reprezentanților acestora. Totodată, și organul de urmărire penală (ofițerul de urmărire penală și/sau procurorul), ca urmare a informării părților despre dreptul de a apela la un mediator, le poate propune de a beneficia de mediere pe cazul penal instrumentat.

---

35 CPP art. 61 alin. (2).

36 CPP art. 62 alin. (1) pct. 18<sup>1</sup>).

37 Legea nr. 137, art. 35.

38 Procesul-verbal de reținere, ordonanța sau încheierea de aplicare a unei măsuri preventive neprivative de libertate sau ordonanța de recunoaștere a persoanei în calitate de bănuțit (CPP art. 63 alin. (1) pct. 18<sup>1</sup>)).

39 CPP art. 64 alin. (2) pct. 21).

40 CPP art. 64 alin. (2) pct. 21<sup>1</sup>).

41 CPP art. 65 alin. (1).

42 CPP art. 66 alin. (2) pct. 29).

43 CPP art. 66 alin. (2) pct. 29<sup>1</sup>).

### 3.6. Procurorul

Legea cu privire la mediere stabilește că aceasta poate fi inițiată atât de către părți din proprie inițiativă, precum și la recomandarea autorităților publice, instanțelor judecătorești sau organului de urmărire penală<sup>44</sup>.

Procurorul informează persoana pusă sub învinuire despre posibilitatea recurgerii la mediere și apelării la un mediator<sup>45</sup>. În cazul în care persoana nu a avut statut de bănuțit sau dacă nu a fost informată de către ofițerul de urmărire penală, atunci informarea asupra dreptului de a apela la un mediator are loc la momentul înaintării acuzării și explicării în scris a drepturilor și obligațiilor acestuia<sup>46</sup>.

În cazul în care a fost inițiat un proces de mediere, procurorul urmează să prezinte informația din dosarul penal necesară procesului de mediere<sup>47</sup>. Informația se prezintă până la derularea procesului de mediere, la o cerere scrisă a mediatorului.

### 3.7. Ofițerul de urmărire penală

Ca și procurorul, ofițerul de urmărire penală are competența de a recomanda părților inițierea unui proces de mediere.

În competențele ofițerului de urmărire penală se include informarea bănuțitului, învinuitului, inculpatului, victimei, părții vătămăte, părții civile despre posibilitatea recurgerii la mediere<sup>48</sup>.

Prin urmare, această informare ofițerul de urmărire penală o realizează, în funcție de caz, imediat după reținere sau după ce i s-a adus la cunoștință ordonanța de recunoaștere a persoanei în calitate de bănuțit<sup>49</sup>.

Organul de urmărire penală este obligat să aducă la cunoștință persoanei și dreptul de a intenta acțiune civilă sau de a recurge la mediere pentru soluționarea litigiului civil<sup>50</sup>.

---

44 Legea nr. 137, art. 21.

45 CPP art. 52 alin. (24<sup>1</sup>).

46 CPP art. 282 alin. (3).

47 CPP art. 52 alin. 24<sup>1</sup>).

48 CPP art. 57 alin. (2) pct. 14<sup>1</sup>).

49 CPP art. 64 alin. (1) pct. 2).

50 CPP art. 57 alin. (2) pct. 14<sup>1</sup>); art. 219 alin. (9).

### 3.8. Instanța de judecată

Instanța de judecată, până la punerea pe rol a cauzei, în termen de cel mult 3 zile de la data repartizării cauzei, la solicitarea părților, adoptă o încheiere prin care dispune efectuarea procedurii medierii ori împăcării părților<sup>51</sup>.

La fel, instanța este obligată să aducă la cunoștință persoanei dreptul de a intenta acțiune civilă sau de a recurge la mediere pentru soluționarea litigiului civil<sup>52</sup>.

### 3.9. Avocatul/apărătorul

Pe parcursul procesului de mediere, părțile pot fi asistate de avocați<sup>53</sup>. În atribuțiile avocatului/apărătorului se include și participarea la împăcarea cu partea oponentă dacă persoana pe care el o apără participă la împăcare<sup>54</sup> sau la procesul de mediere în cazul în care persoana pe care o apără solicită acest lucru<sup>55</sup>.

### 3.10. Reprezentantul și succesorul

Reprezentanți ai victimei, părții vătămate, părții civile, părții civilmente responsabile sunt persoanele împuternicite de către acestea să le reprezinte interesele în cursul desfășurării procesului în cauza penală<sup>56</sup>.

Reprezentanții au dreptul să retragă cererea despre săvârșirea infracțiunii împotriva persoanei reprezentate; să încheie tranzacții de împăcare cu bănuitul, învinutul, inculpatul, să renunțe la acțiunea intentată de către persoana reprezentată, să recunoască acțiunea înaintată împotriva persoanei reprezentate<sup>57</sup>. Pentru a realiza aceste atribuții, reprezentantul trebuie să dispună de procură în care acestea urmează a fi specificate<sup>58</sup>.

---

51 CPP art. 344<sup>1</sup> alin. (2).

52 CPP art 219 alin. (9).

53 Legea nr. 137, art. 22 alin. (7).

54 CPP art. 68 alin. (1) pct. 15).

55 CPP art. 68 alin. (1) pct. 15<sup>1</sup>).

56 CPP art. 79 alin. (1).

57 CPP art. 80 alin. (2) pct. 1)–4).

58 CPP art. 80 alin. (2).

Succesorul părții vătămate sau al părții civile este recunoscută una din rudele ei apropiate care a manifestat dorința să exercite drepturile și obligațiile părții vătămate decedate sau care, în urma infracțiunii, a pierdut capacitatea de a-și exprima conștient voința<sup>59</sup>. Succesorul la fel are dreptul la împăcare<sup>60</sup>.

### 3.11. Reprezentantul legal

În calitate de reprezentanți legali în procesele penale participă părinții, înfietorii, tutorii, curatorii, soțul bănuitului, învinuitului, inculpatului, condamnatului și părții vătămate, precum și reprezentanți ai instituțiilor sub supravegherea cărora se află aceștia<sup>61</sup>.

Art. 109 alin. (3) din CP specifică că pentru persoanele lipsite de capacitate de exercițiu, împăcarea se face de reprezentanții lor legali. Cei cu capacitate de exercițiu restrânsă se pot împăca cu încuviințarea persoanelor prevăzute de lege.

În mod similar, art. 276 alin. (6) din CPP specifică că, pentru persoanele incapabile, împăcarea se poate face numai de reprezentanții lor legali. Persoanele cu capacitate de exercițiu limitată se pot împăca cu încuviințarea reprezentanților lor legali.

### 3.12. Alte persoane

În principiu, la procesul de mediere poate participa orice persoană dacă părțile consimt. Pe parcursul procesului de mediere, părțile pot fi asistate și de traducători și/sau interpreți, precum și de specialiști în domeniul respectiv. La fel, cu consimțământul părților, la procesul de mediere pot participa și alte persoane<sup>62</sup>. Dacă la medierea în cauzele penale una dintre părți este minor, participarea pedagogului sau psihologului este obligatorie<sup>63</sup>.

---

59 CPP art. 81 alin. (1).

60 Asupra acestui aspect, a se vedea cap. 7 din prezentul Ghid.

61 CPP art. 6 pct. 39).

62 Legea nr. 137, art. 22 alin. (7).

63 Legea nr. 137, art. 35 alin. (3).

## 4. Procesul de mediere penală

---

### 4.1. Etapa preliminară inițierii procesului de mediere

Medierea poate fi inițiată de către oricare dintre părți, din proprie inițiativă, precum și la recomandarea autorităților publice, instanțelor judecătorești sau organului de urmărire penală<sup>64</sup>.

Pentru a asigura eficiența normelor privind medierea, legislatorul a obligat organele de urmărire penală de a plasa la sediul lor, în locurile ușor accesibile publicului, a informației despre mediatori, birourile și organizațiile de mediere<sup>65</sup>.

Pornind de la faptul că medierea poate fi realizată din momentul emiterii ordonanței de pornire a urmăririi penale, respectiv din acel moment poate derula oficial și procedura de mediere. Nu ar exista niciun impediment chiar dacă acțiuni de identificare a mediatorului ar putea fi întreprinse și până la începerea urmăririi penale, spre exemplu la etapa înaintării sesizării sau în cazul în care persoana a fost reținută în flagrant.

La fel, reieșind din drepturile procesuale ale victimei la împăcare și de a apela la mediator, prevăzute în art. 58 CPP, medierea poate fi aplicată odată cu înregistrarea plângerii.

### 4.2. Inițierea procesului de mediere la faza de urmărire penală

Pornind de la obligația organului de urmărire penală și a procurorului de a informa părțile despre dreptul lor la mediere și a recomanda medierea, aceasta poate derula imediat după emiterea ordonanței de începere a urmăririi penale. Părțile sunt în drept de a determina prin acord comun toate aspectele ce țin de inițierea, derularea și finalizarea procesului de mediere. La fel, mediatorul, până la încheierea contractului de mediere, este obligat să informeze părțile

---

64 Legea nr. 137, art. 21 alin. (1).

65 Legea nr. 137, art. 14 alin. (4).



despre scopul medierii, procedură, drepturile și obligațiile mediatorului și ale părților, precum și despre consecințele procesului de mediere, efectele semnării unei tranzacții și despre consecințele nerespectării prevederilor tranzacției semnate<sup>66</sup>. Dacă partea nu a acceptat invitația scrisă sau a refuzat participarea la mediere, procesul de mediere se consideră neînceput<sup>67</sup>.

### 4.3. Inițierea procesului de mediere la faza de judecare a cauzei penale

În faza de judecare a cauzei penale, inițierea procesului de mediere conține atât similitudini cu cel din faza de urmărire penală, dar și anumite particularități distincte. Legea cu privire la mediere<sup>68</sup> menționează ca atribuții ale instanței atât inițierea medierii, cât și cea de a propune părților să participe la o ședință de informare cu privire la soluționarea litigiilor prin mediere.

Pe de altă parte, CPP concretizează că, la etapa prealabilă punerii pe rol a cauzei penale, instanța de judecată în termen de cel mult 3 zile de la data repartizării cauzei, poate adopta o încheiere prin care dispune efectuarea procedurii medierii ori împăcării părților<sup>69</sup>. Condiție pentru emiterea încheierii este solicitarea părților. Cererea privind solicitarea medierii poate fi depusă în cancelaria instanței.

### 4.4. Încheierea judecătorească de inițiere a procesului de mediere

În art. 342 CPP s-a omis de a se indica că încheierea privind procedura de mediere se va emite ca un document aparte. Totuși, această omisiune legislativă este rezolvată de art. 344<sup>1</sup> alin. (3) CPP în care se indică că încheierea se transmite mediatorului și altor persoane. Prin urmare, în mod firesc încheierea va fi un document aparte.

Încheierea trebuie să cuprindă anumite date importante care ar permite derularea procesului de mediere. Așadar, încheierea trebuie să cuprindă date: de către cine a fost adoptată, despre persoana învinuită și esența învinuirii, indicația de a întreprinde măsuri de soluționare a cauzei în procedura medierii ori împăcării părților, numele mediatorului care va efectua procedura de mediere, stabilind un nou termen rezonabil pentru mediere. Încheierea se

66 Legea nr. 137, art. 21 alin. (5), (6).

67 Legea nr. 137, art. 21 alin. (7).

68 Legea nr. 137, art. 21 alin. (1).

69 CPP, art. 344<sup>1</sup> alin. (1).

transmite mediatorului, persoanei învinuite, părții vătămate, procurorului și apărătorului<sup>70</sup>.

## 4.5. Identificarea mediatorului

Părțile pot desemna prin acord comun unul sau mai mulți mediatori ori pot solicita unei organizații de mediere desemnarea unui mediator conform regulilor aprobate de organizația respectivă<sup>71</sup>. Părțile la fel au dreptul să ceară înlocuirea acestuia în orice etapă a procesului de mediere<sup>72</sup>.

## 4.6. Contractul de mediere

Contractul de mediere este un acord încheiat între mediator, pe de o parte, și părțile aflate în litigiu, pe de altă parte, prin care mediatorul se obligă să medieze un litigiu în procedura stabilită de lege<sup>73</sup>. Din data semnării contractului de mediere, procesul de mediere se consideră început<sup>74</sup>. Contractul de mediere se încheie în formă scrisă, acesta nu poate cuprinde clauze care contravin legii sau ordinii publice și trebuie să corespundă cerințelor minime stabilite de Consiliul de mediere<sup>75</sup>. Mediatorul, până la încheierea contractului de mediere, este obligat să informeze părțile despre scopul medierii, procedură, drepturile și obligațiile mediatorului și ale părților, precum și despre consecințele procesului de mediere, efectele semnării unei tranzacții și despre consecințele nerespectării prevederilor tranzacției semnate<sup>76</sup>.

## 4.7. Atribuțiile mediatorului

Potrivit normelor procesuale (art. 344<sup>1</sup> CPP), mediatorul, până la începerea procesului de mediere, urmează a fi informat de instanța de judecată despre elementele semnificative ale cazului. Mediatorului i se pun la dispoziție materialele necesare, fără a prejudicia judecarea cauzei. Mediatorul începe imediat procesul de mediere conform prevederilor Legii cu privire la mediere.

---

70 CPP, art. 344<sup>1</sup> alin. (2), (3).

71 Legea nr. 137, art. 21 alin. (3).

72 Legea nr. 137, art. 22 alin. (5).

73 Legea nr. 137, art. 2.

74 Legea nr. 137, art. 21 alin. (7).

75 Legea nr. 137, art. 21 alin. (8).

76 Legea nr. 137, art. 21 alin. (6).

## 4.8. Informații furnizate mediatorului

Pentru a asigura un proces eficient, mediatorul are nevoie de o imagine adecvată a circumstanțelor de fapt ale cazului. În mod normal, elementele de bază ale cauzei trebuie recunoscute de ambele părți, ca punct de pornire al medierii. Prin urmare, mediatorul este în drept să se informeze în privința fondului cauzei<sup>77</sup>.

Normele procesual penale nu indică asupra volumului informației care urmează a fi prezentat mediatorului, menționând doar asupra faptului că ofițerul de urmărire penală (*a fortiori* – procurorul) are competența de a prezenta mediatorului informația din dosarul penal necesară pentru derularea procesului de mediere<sup>78</sup>. În mod firesc, prezentarea informației nu trebuie să prejudicieze desfășurarea urmăririi penale. Totuși, informația trebuie să se refere la elementele semnificative ale cazului<sup>79</sup>. Prin urmare, informația prezentată mediatorului trebuie să fie suficientă pentru ca acesta să dispună de posibilitatea de a-și face o închipuire clară despre caz. În funcție de caz, volumul de informație prezentată poate fi limitat. În orice caz, volumul informației prezentate nu poate fi mai redus decât informația pe care o cunoaște învinuitul și partea vătămată. În caz contrar, procesul de mediere își pierde sensul.

În cazul în care ofițerul de urmărire penală nu prezintă informații suficiente, acest fapt poate constitui obiectul unei plângeri adresate procurorului în temeiul art. 298 din Codul de procedură penală sau, după caz, procurorului ierarhic superior.

În cazul în care medierea a fost inițiată la faza de judecare a cauzei penale, lucrurile se mai simplifică, deoarece părțile deja au luat cunoștință cu materialele dosarului. La fel, probele necesare au fost administrate. Totuși, și la această etapă normele procesuale menționează că mediatorului i se pun la dispoziție materialele necesare, fără a prejudicia judecarea cauzei<sup>80</sup>.

## 4.9. Responsabilitatea mediatorului

Informația prezentată mediatorului nu trebuie să prejudicieze atât desfășurarea normală a procesului penal, cât și drepturile învinuitului și ale victimei /

77 Legea nr. 137, art. 22 alin. (3).

78 CPP, art. 57 pct. 16<sup>1</sup>).

79 Legea nr. 137, art. 37 alin. (1).

80 CPP, art. 344<sup>1</sup> alin. (3<sup>1</sup>).

părții vătămate / părții civile. Inclusiv aceasta se referă și la aspecte ce țin de prezumția de nevinovăție sau dreptul la viața privată și informațiile cu caracter personal. În acest caz, procurorul trebuie să informeze mediatorul despre obligația acestuia de a nu divulga informațiile puse la dispoziție. Mediatorul poartă răspundere pentru divulgarea informației puse la dispoziția lui la etapa de urmărire penală sau de judecare a cauzei penale ori de judecare a cauzei<sup>81</sup>.

În cazul în care procurorul va considera necesar, mediatorul va depune o declarație în condițiile art. 212 CPP despre nedivulgarea datelor obținute pentru derularea procesului de mediere.

La fel, și judecătorul în încheiere menționează despre faptul că mediatorul a fost informat despre responsabilitatea pe care o poartă privind nedivulgarea unor date care ar putea prejudicia procesul sau drepturile părților.

## 4.10. Desfășurarea procesului de mediere

Art. 22 din Legea cu privire la mediere stabilește modul în care se desfășoară un proces de mediere. Acesta se întemeiază pe cooperarea părților și utilizarea de către mediator a unor metode și tehnici specifice, bazate pe comunicare și negociere.

Medierea are loc într-un termen care nu va depăși 3 luni de la data încheierii contractului de mediere, dacă părțile nu au stabilit de comun acord alt termen. Până la expirarea termenului stabilit inițial, părțile pot solicita prelungirea acestuia. În cazul în care litigiul este deferit medierii în cadrul unui proces judiciar, termenul de mediere poate fi prelungit doar cu acordul organului de urmărire penală sau al instanței de judecată. Părțile decid, de comun acord și cu asistența mediatorului, asupra regulilor și duratei procesului de mediere.

Dacă părțile nu au ajuns la o înțelegere privind regulile de desfășurare a procesului de mediere, mediatorul este în drept să desfășoare procesul de mediere în maniera pe care acesta o consideră potrivită, fiind luate în considerare circumstanțele litigiului, doleanțele părților și necesitatea desfășurării procedurii într-un termen rezonabil.

---

81 Legea nr. 137, art. 37 alin. (2).

## 4.11. Procesul de mediere propriu-zis

Procesul de mediere nu este public, cu excepția cazului în care părțile au convenit altfel. Mediatorul este obligat să respecte confidențialitatea informației aflate până la începerea și/sau în cadrul procesului de mediere, precum și după suspendarea sau încetarea activității de mediator. Acesta nu are dreptul să divulge informațiile de care a luat cunoștință în decursul sesiunilor separate cu părțile și nu are dreptul să discute asemenea informații cu cealaltă parte fără acordul părții vizate.

Totuși, mediatorul nu este obligat să respecte confidențialitatea informației de care ia cunoștință în cadrul procesului de mediere atunci când divulgarea informației are drept scop protejarea interesului superior al copilului sau prevenirea și/sau curmarea unei infracțiuni, fiind obligat să sesizeze autoritățile competente.

## 4.12. Încetarea medierii

Normele procesual penale nu indică momentul încetării procesului de mediere<sup>82</sup>. Pe de altă parte, normele conținute în Legea cu privire la mediere indică că aceasta încetează: la semnarea de către părți a tranzacției; la constatarea de către mediator a imposibilității părților de a ajunge la un acord; la renunțarea uneia sau a ambelor părți la mediere; la expirarea termenului stabilit pentru procesul de mediere, dacă părțile nu au solicitat prelungirea acestuia; la retragerea mediatorului din procesul de mediere când apare o circumstanță de natură să afecteze scopul medierii, neutralitatea sau imparțialitatea mediatorului ori în caz de deces al părții persoană fizică sau de lichidare a părții persoană juridică.

## 4.13. Procesul-verbal

Încetarea medierii se consemnează într-un proces-verbal, semnat de mediator, care se înmânează părților și, după caz, se prezintă instanței de judecată sau organului de urmărire penală.

În procesul-verbal nu se include informația referitoare la conținutul sesiunilor de mediere, opinia mediatorului referitoare la comportamentul părților, precum și altă informație a cărei divulgare contravine principiului confidențialității.

---

82 Legea nr. 137, art. 23.

Mediatorul este obligat să asigure păstrarea procesului-verbal și a materialelor aferente procesului de mediere timp de 4 ani de la data încetării procesului de mediere, conform unui regulament aprobat de Consiliul de mediere.

#### 4.14. Tranzacția

Părțile convin, de comun acord, asupra condițiilor de soluționare a litigiului. Mediatorul nu are putere de decizie asupra acestor condiții, dar, la cererea părților, poate înainta propuneri privind opțiunile de soluționare a litigiului. Înainte ca tranzacția să fie semnată, părțile sunt în drept, de comun acord, să solicite o pauză pentru a consulta opinia unor experți și pentru a face comentarii, astfel încât să-și poată exprima consimțământul liber și în cunoștință de cauză. Părțile sunt în drept să formuleze în scris condițiile de soluționare a litigiului<sup>83</sup>.

Tranzacția se semnează de către părți și se prezintă organului de urmărire penală sau instanței de judecată în a cărei procedură se află cauza penală împreună cu procesul-verbal privind încetarea medierii<sup>84</sup>. Nesemnarea tranzacției în cauzele penale sau contravenționale nu poate prejudicia situația părților.

---

83 Legea nr. 137, art. 24.

84 CPP, art. 344<sup>1</sup> alin. (5); Legea nr. 137, art. 38.

## 5. Soluții procesual penale emise în cadrul medierii la faza de urmărire penală

---

### 5.1. Generalități

Normele procesual penale prevăd posibilitatea aplicării, în procesul de mediere, a unor instituții caracteristice procesului penal. În funcție de caz, ofițerul de urmărire penală sau procurorul emit acte procedurale fie din inițiativa lor, fie aceasta este dictată de voința părților.

### 5.2. Plângerea prealabilă

Este necesar de făcut o distincție clară dintre plângere și plângerea prealabilă. Noțiunea de plângere este dată în art. 263 alin. (1) CPP și semnifică o înștiințare făcută de o persoană căreia i s-a cauzat un prejudiciu prin infracțiune. Plângerea prealabilă este menționată în art. 276 CPP și este un act de voință a persoanei prejudiciate de a trage la răspunderea penală presupusul făptuitor.

Prin urmare, plângerea prealabilă este o condiție de pornire a urmăririi penale în cazul unor infracțiuni expres prevăzute în art. 276 alin. (1) CPP. Dacă pornirea urmăririi penale se poate face numai la plângerea prealabilă, urmărirea penală nu poate începe în lipsa acestora<sup>85</sup>.

Dacă în cazul lipsei plângerii urmărirea penală poate fi pornită și din oficiu de către organul de urmărire penală/procuror, în cazul plângerii prealabile acest fapt este admis doar într-un singur caz: de către procuror dacă victima din cauza incapacității sau a capacității de exercițiu limitate, a stării de neputință sau a dependenței față de bănuțit sau din alte motive nu este în stare să-și apere drepturile și interesele legitime<sup>86</sup>.

---

85 CPP, art. 262 alin. (2).

86 CPP, art. 276 alin. (4).

Plângerea prealabilă este o adresare *în rem*, vizând toate persoanele care eventual au calitatea de victime sau de făptuitori. Prin urmare, dacă mai multe persoane au fost victime sau la comiterea unei infracțiuni au participat mai mulți făptuitori, urmărirea penală se pornește chiar dacă plângerea prealabilă se înaintează doar de către una din victime, sau chiar dacă plângerea prealabilă a fost depusă numai în privința unuia din făptuitori<sup>87</sup>.

În cazul în care plângerea prealabilă lipsește, urmărirea penală nu poate fi pornită, iar dacă a fost pornită, nu poate fi efectuată și va fi încetată<sup>88</sup>.

Dacă în urma examinării circumstanțelor cauzei se va constata că infracțiunea dată poate fi urmărită doar după pornirea urmăririi penale în baza plângerii prealabile și, prin urmare, este necesară o asemenea plângere, ofițerul de urmărire penală înaintează o notificare către pretinsa victimă a infracțiunii. În notificare persoana este informată despre temeiurile legale care condiționează pornirea urmăririi penale și despre circumstanțele cauzei care se raportează la aceste temeiuri. Dreptul discreționar de a întocmi plângerea prealabilă îi aparține pretinsei victime a infracțiunii.

### 5.3. Pornirea din oficiu a urmăririi penale

Art. 109 din CP prevede anumite categorii de infracțiuni pentru care poate avea loc împăcarea. În acest caz este aplicabil orice mod de sesizare prevăzut în art. 262 din CPP: plângere; denunț; autodenunț; proces-verbal cu privire la constatarea infracțiunii; depistarea nemijlocit de către organul de urmărire penală sau procuror a bănuielii rezonabile cu privire la săvârșirea unei infracțiuni.

### 5.4. Soluții la etapa inițială

În cazul ambelor situații descrise supra, organul de urmărire penală va aplica procedura generală prevăzută în art. 274. Ordonanța de refuz în începerea urmăririi penale, fie în cazul unei plângeri prealabile, fie în cazul unei plângeri, poate fi atacată, în condițiile art. 313, în instanța judecătorească<sup>89</sup>. Înlăturarea răspunderii penale poate avea loc în cazurile amnistiei, grațierii ori împăcării, deci cazuri prevăzute de norma material penală, pe când excluderea urmă-

---

87 CPP, art. 276 alin. (2), (3).

88 CPP, art. 275 alin. (6).

89 CPP, art. 274 alin. (6).



ririi penale poate avea loc în cazurile prevăzute de norma procesual penală (art. 275)<sup>90</sup>.

Declanșarea procesului de mediere în cazurile descrise în art. 276 poate duce la suspendarea urmăririi penale<sup>91</sup>. Organul de urmărire penală înaintează procurorului propunerile sale împreună cu dosarul. Procurorul va dispune, printr-o ordonanță motivată, suspendarea urmăririi penale. În cazul în care a fost încheiată o tranzacție, urmărirea penală nu mai poate fi reluată<sup>92</sup>.

## 5.5. Soluții care duc la încetarea procesului

În cadrul medierii soldate cu succes sunt emise soluții ale procurorului de încetare a urmăririi penale. În prealabil sunt necesare unele manifestări de voință ale părților procesului de mediere, care se manifestă în câteva modalități distincte:

**a) retragerea plângerii prealabile** poate avea loc doar în condițiile art. 276 din CPP. În art. 276 s-a omis reglementarea procedurii de retragere a plângerii prealabile. Pe de altă parte, în art. 285 CPP se indică ca una din condițiile de încetare a urmăririi penale și faptul că plângerea prealabilă a fost retrasă de către partea vătămată<sup>93</sup>.

Spre deosebire de împăcare unde este necesară voința acuzatului și a părții vătămate, în cazul retragerii plângerii prealabile este suficientă voința ultimei;

**b) încheierea unei tranzacții** este prevăzută în art. 285 CPP, fiind un temei de încetare a urmăririi penale. Acest temei este distinct de retragerea plângerii prealabile și împăcarea părților<sup>94</sup>, fapt ce presupune că prezentarea tranzacției de mediere este suficientă pentru emiterea unei ordonanțe de încetare a urmăririi penale fără un act sau cerere suplimentară de împăcare încheiat în fața procurorului;

**c) împăcarea părților** este un alt temei de încetare care poate avea loc în cadrul procesului de mediere sau în afara acestuia. Împăcarea este prevăzută atât de art. 109 din CP, cât și de art. 276 CPP.

---

90 Rec. CSJ „Cu privire la aplicarea art. 109 CP și art. 276 C.proc.pen. în cazurile împăcării părților” nr. 56 din 11 aprilie 2013.

91 CPP, art. 287<sup>1</sup> alin. (1) pct. 5).

92 CPP, art. 287<sup>3</sup> alin. (1).

93 CPP, art. 285 alin. (2) pct. 1).

94 CPP, art. 285 alin. (2) pct. 1).

La fel, împăcarea este prevăzută de art. 285 alin. (2) pct. 1) ca temei de încetare a urmăririi penale. Împăcarea ca și tranzacția de mediere este personală – *in personam*, spre deosebire de plângerea prealabilă care este înaintată și retrasă *in rem*.

## 5.6. Similitudini între împăcare și tranzacția de mediere

Condițiile împăcării sunt aplicabile și în cazul tranzacției obținute în cadrul medierii.

O condiție pentru înlăturarea răspunderii penale în urma împăcării este voința părții vătămate și a făptuitorului (bănuțului, învinuțului ori inculpatului, în funcție de faza procedurii penale). Inițiativa poate interveni de la oricare din aceștia.

Împăcarea și tranzacția este definitivă și, prin urmare, este necesar să conțină, în mod clar, acordul de voință al persoanelor care au hotărât să se împace.

Împăcarea părților trebuie să aibă loc în fața organului de urmărire penală ori a instanței de judecată.

Tranzacția urmează să aibă loc în fața mediatorului.

## 5.7. Împăcarea în lipsa părții vătămate

Normele care reglementează activitatea de mediere stabilesc că părțile participă la procesul de mediere personal. În cazul în care una dintre părți, din motive întemeiate, nu poate participa personal la procesul de mediere, ea va împuternici un reprezentant dacă partea adversă acceptă desfășurarea medierii cu participarea reprezentantului.

CSJ a dat anumite recomandări în acest sens<sup>95</sup>. Așadar, împăcarea poate avea loc și în lipsa părții vătămate chiar dacă este personală. Voința părții vătămate trebuie să fie exprimată printr-o declarație (cerere), notarial autenticată.

Împuternicirile avocatului, inclusiv în cazul în care reprezintă partea vătămată, se confirmă prin mandatul eliberat de biroul de avocați, în modul prevăzut de lege.

---

95 Rec. CSJ „Cu privire la aplicarea art. 109 CP și art. 276 C.proc.pen. în cazurile împăcării părților” nr. 56 din 11 aprilie 2013.

Avocatul trebuie să prezinte organului de urmărire penală ori instanței de judecată nu numai mandatul, dar și procura privind împuternicirea acestuia de a efectua procedura împăcării.

## 6. Soluții procesual penale emise în cadrul medierii la faza de judecare a cauzei

---

### 6.1. Generalități

La faza de judecare a cauzei penale, soluțiile date de către instanță sunt în funcție de voința părților participante la proces. Totuși, în final, indiferent de forma prin care părțile au identificat soluția (retragerea plângerii, împăcare sau tranzacție de mediere), soluția va fi o sentință de încetare a procesului penal.

Până la punerea pe rol a cauzei, instanța în termen de cel mult 3 zile de la data repartizării cauzei, la solicitarea părților, adoptă o încheiere prin care dispune efectuarea procedurii medierii ori împăcării părților. Conținutul încheierii este prevăzut în art. 344<sup>1</sup> alin. (2) și cuprinde anumite date generale care vor fi utile pentru declanșarea medierii.

### 6.2. Medierea anterioară ședinței preliminare

Art. 344<sup>1</sup> alin. (3) menționează despre faptul că, odată cu împăcarea părților în cadrul procesului de mediere, mediatorul întocmește tranzacția, care se semnează de către părți și se prezintă instanței de judecată în a cărei procedură se află cauza penală împreună cu procesul-verbal privind încetarea medierii. Prin urmare, acest fapt permite instanței de a emite o sentință de încetare în ședința preliminară în temeiul art. 332 și art. 350 CPP. Art. 332 CPP face referință la art. 275 și art. 285 CPP în care sunt prevăzute temeiurile de încetare a urmăririi penale. Raportate la art. 332, aceste temeiuri permit emiterea unei sentințe de încetare în cazul în care a fost încheiată o tranzacție în cadrul procesului de mediere.

### 6.3. Împăcarea în cadrul medierii la o altă etapă a ședinței de judecată

Potrivit normelor materiale (art. 109 CP) și procesuale (art. 276 CPP), împăcarea este admisă și la alte etape ale procesului penal<sup>96</sup>. Prin urmare, chiar dacă medierea nu s-a realizat până la începerea ședinței preliminare, nu există niciun impediment să se realizeze în alte etape ale procesului judiciar, paralel cu derularea acestuia.

În cazul în care medierea a fost realizată la alte etape și s-a încununat de succes, părțile prezintă instanței cereri privind tranzacția. Cererile sunt consemnate în procesul-verbal al ședinței de judecată. Împăcarea trebuie să fie personală, prin urmare în cazul în care sunt mai mulți inculpați, împăcarea va fi cu fiecare dintre aceștia. Există opinii cu privire la faptul că voința părților trebuie notarial autenticată. Normele procesual penale nu impun o asemenea condiție. Prin urmare, o impunere a unor condiții neprevăzute de lege ar presupune de acceptat ceva ilegal. În cazul împăcării se emite o sentință de încetare a procesului penal în temeiul art. 391 alin. (1) pct. 1) CPP.

### 6.4. Retragerea plângerii prealabile în urma medierii

Este necesar de reiterat că plângerea prealabilă este o instituție procesual penală, prin urmare asupra acesteia sunt acoperitoare normele prevăzute în art. 276 din CPP, spre deosebire de împăcarea care are referință și la normele materiale (art. 109 CP). În cadrul procesului judiciar, partea vătămată poate să-și retragă plângerea prealabilă, decizie care poate fi luată și după un proces de mediere, chiar dacă procedura este diferită decât în cazul tranzacției. Retragerea plângerii se realizează printr-o cerere depusă de către partea vătămată în cazurile prevăzute de art. 276 CPP. Retragerea plângerii este *in rem* și nu este personalizată. Retragerea plângerii prealabile conduce la emiterea unei sentințe de încetare a procesului penal în temeiul art. 391 alin. (1) pct. 1).

### 6.5. Termenele procesuale de aplicare a medierii

Normele materiale și procesuale se referă aparent la două termene până la care poate avea loc împăcarea. Potrivit art. 109 din CP, împăcarea poate avea loc din momentul pornirii urmăririi penale și până la retragerea completului de judecată pentru deliberare. Totuși, pornind de la faptul că deliberarea este o instituție caracteristică oricărui proces judiciar, mai ales că este prevăzută în

---

96 Asupra acestei probleme ne vom referi mai jos.

art. 339 din CPP, iar art. 413 menționează că regulile generale pentru judecarea cauzelor în primă instanță sunt aplicabile și apelului, nu se poate de afirmat că împăcarea nu poate avea loc la examinarea cauzei în apel.

Pe de altă parte, art. 276 alin. (5) din CPP menționează că împăcarea (retragerea plângerii) produce efect doar dacă intervine până la rămânerea definitivă a hotărârii judecătorești. Hotărârea instanței de judecată într-o cauză penală devine executorie la data când a rămas definitivă<sup>97</sup>. Prin urmare, pornind de la raționamentele legislatorului menționate în art. 466 CPP și la examinarea cauzei în apel împăcarea și medierea poate fi realizată (inclusiv retragerea plângerii).

Așadar, la o analiză sistemică a normelor materiale și procesuale, se poate concluziona că medierea care poate avea drept consecințe încheierea tranzacției, împăcarea sau retragerea plângerii prealabile poate fi realizată până la momentul când hotărârea devine definitivă/executorie.

---

97 CPP, art. 466 alin. (1).

## 7. Aplicarea medierii în situații particulare

---

### 7.1. Aplicarea medierii în partea ce ține de acțiunea civilă

Latura civilă a cauzei penale se examinează odată cu fondul. Totuși, există diferite situații particulare ce vizează acțiunea civilă, acestea reflectându-se și asupra instituției medierii.

Dreptul părții civile de a apela la un mediator sunt prevăzute de normele procesual penale<sup>98</sup>. Organul de urmărire penală și instanța sunt obligate să aducă la cunoștință persoanei dreptul de a intenta acțiune civilă sau de a recurge la mediere pentru soluționarea litigiului civil<sup>99</sup>.

Legea cu privire la mediere prevede că la medierea dintre partea civilă și partea civilmente responsabilă se aplică corespunzător prevederile referitoare la medierea litigiilor civile<sup>100</sup>.

Medierea soldată cu o tranzacție are ca efect retragerea acțiunii civile. Retragerea poate fi realizată în orice moment al procesului penal, însă nu mai târziu de retragerea completului în camera de deliberare pentru soluționarea în fond a cauzei<sup>101</sup>. Ca o garanție pentru partea apărării este imposibilitatea intentării ulterioare a aceleiași acțiuni civile în cadrul procesului penal<sup>102</sup>.

Retragerea acțiunii civile la faza judecării cauzei, acceptată de instanță, împiedică intentarea ulterioară a aceleiași acțiuni în cadrul procesului civil<sup>103</sup>.

Împăcarea în latura civilă poate fi examinată în cumul cu latura penală, fie în mod separat. Părțile pot găsi o soluție convenabilă pentru ambele indiferent de natura dosarului penal.

---

98 CPP, art. 62 alin. (1) pct. 18<sup>1</sup>).

99 CPP, art. 219 alin. (9).

100 Legea nr. 137, art. 35 alin. (6).

101 CPP, art. 224 alin. (1).

102 CPP, art. 224 alin. (2).

103 Ibidem.

Acțiunea civilă nu poate fi dependentă de infracțiunea care a fost comisă, de faptul dacă este o plângere prealabilă sau dacă normele materiale sau procesuale permit împăcarea. Prin urmare, instituția poate fi aplicată în orice cauză penală, indiferent de natura infracțiunii.

## 7.2. Aplicarea medierii în cazurile cu minori

În prealabil este necesar de menționat că chiar dacă mediatorul este obligat să respecte confidențialitatea informației de care ia cunoștință în cadrul procesului de mediere, această obligație nu este aplicabilă atunci când divulgarea informației are drept scop protejarea interesului superior al copilului<sup>104</sup>.

Normele materiale prevăd posibilitatea împăcării minorului și în cazul unor infracțiuni grave<sup>105</sup>.

Nu sunt prevăzute norme speciale privind procesul de mediere în privința minorilor.

Pe lângă faptul că minorul beneficiază de toate drepturile prevăzute pentru majori în procesul de mediere, există și anumite particularități specifice.

În cadrul procesului penal poate iniția medierea nu doar făptuitorul minor, dar și reprezentantul legal. Normele respective sunt prevăzute în art. 109 din CP și în art. 276 din CPP<sup>106</sup>.

Participarea reprezentantului legal în procesul de mediere este similar cu participarea acestuia la acțiuni procesuale. Reprezentantul legal al bănuțului, învinuțului, inculpatului minor se admite în procesul penal din momentul reținerii sau arestării preventive, sau al primei audieri a minorului care nu este reținut sau arestat, prin ordonanță a organului de urmărire penală. La momentul admiterii reprezentantului legal al minorului la proces, acestuia i se înmânează o informație în scris despre drepturile și obligațiile sale. Reprezentantul legal al minorului poate fi înlăturat din procesul penal și înlocuit cu altul, când aceasta este posibil, în cazul în care sunt temeuri de a considera că acțiunile lui aduc prejudicii intereselor minorului<sup>107</sup>.

---

104 Legea nr. 137, art. 6 alin. (5).

105 CP, art. 109 alin. (1).

106 Cu privire la categoriile de persoane care participă în calitate de reprezentanți legali în procesele penale, a se vedea art. 6 din CPP.

107 CPP, art. 480 alin. (3).



În cazul în care bănuitul, învinuitul nu are reprezentanți legali din numărul persoanelor menționate, organul de urmărire penală numește din oficiu ca reprezentant legal autoritatea tutelară<sup>108</sup>.

Legea cu privire la mediere stabilește că dacă la medierea în cauzele penale una dintre părți este minor, participarea pedagogului sau psihologului este obligatorie<sup>109</sup>. În cazul de față sunt similitudini cu normele procesual penale care impun participarea pedagogului sau psihologului la audierea minorului<sup>110</sup>.

Pedagogul sau psihologul este în drept să pună întrebări minorului, iar la sfârșitul procesului de mediere, ia cunoștință de procesul-verbal.

Pedagogul sau psihologul trebuie să dispună de competență și experiență în domeniul lucrului cu copiii. De regulă, aceștia sunt pedagogi din instituții de învățământ sau instituții care au tangență directă cu activitatea legată de copii.

### 7.3. Aplicarea medierii în cazurile persoanelor deținute

În cazul persoanelor deținute nu există norme speciale privind modul de efectuare a medierii.

În mod firesc, în cazul în care bănuitul sau învinuitul este arestat și se află în detenție, nu poate fi admisă îngrădirea dreptului său la mediere, dar în acest caz urmează a fi informat, de către apărătorul său, și asigurate condițiile pentru a apela și a avea acces la serviciile de mediere.

CPP menționează că administrația instituției de deținere a persoanelor reținute sau arestate este obligată să admită întrevederi libere ale persoanei deținute cu mediatorul, în condiții confidențiale, fără a limita numărul și durata întrevederilor<sup>111</sup>.

C.Ex. indică la general modul de acces al mediatorului la persoana deținută<sup>112</sup>. În actele departamentale sunt prevăzute condițiile de acces ale mediatorului la persoana deținută, care sunt similare cu cele prevăzute pentru avocați<sup>113</sup>.

---

108 CPP, art. 77 alin. (2).

109 Legea nr. 137, art. 35 alin. (3).

110 CPP, art. 479 alin. (2).

111 CPP, art. 187 pct. 7).

112 C.Ex., art. 181.

113 A se vedea Regulamentul privind procedura de acces a avocaților, notarilor și mediatorilor în instituțiile penitenciare (Anexă la Ordinul DIP nr. 419 din 6 septembrie 2016).

Așadar, mediatorul urmează să înainteze o cerere către administrația instituției în care se află persoana. La fel, cererea poate fi înaintată de către deținut. Mediatorul va prezenta actul de identitate, legitimația de serviciu, actele care confirmă solicitarea/contractarea prestării serviciilor corespunzătoare.

## 7.4. Medierea cu succesul victimei decedate

Colegiul Penal al CSJ a examinat problema împăcării succesului părții vătămate cu inculpatul în cazul decesului victimei drept urmare a acțiunilor infracționale incriminate inculpatului procesului penal, în temeiul art. 109 CP<sup>114</sup>.

Potrivit CSJ, această problemă a apărut din momentul în care jurisprudența națională a evidențiat două tendințe vizavi de soluționarea cauzelor penale. În unele cauze penale, instanțele naționale au reținut că procesul penal încetează în baza art. 109 CP, în cazul decesului victimei drept urmare a acțiunilor infracționale incriminate inculpatului, or, legislația națională nu îngreșește acest drept, iar succesorii sunt persoanele fizice sau juridice care, în condițiile legii, succed în drepturi persoanele fizice decedate, ei devin părți prin succesiune în procesul penal și au aceleași prerogative și facultăți procesuale ca și părțile pe care le-au înlocuit, valorificând însă drepturi proprii ce decurg din calitatea lor.

O altă abordare a instanțelor naționale este că împăcarea are un caracter personal și, ca urmare, de acest drept nu poate să dispună succesul părții vătămate.

În urma examinării, CSJ a menționat că, potrivit art. 81 din CPP, spre deosebire de statutul juridic al reprezentantului legal al victimei, părții vătămate, părții civile, bănuțului, învinutului, inculpatului, în privința succesului părții vătămate, legiuitorul nu prevede „limitări” ale exercitării drepturilor și obligațiilor părții vătămate, or, conform alin. (4) al aceluiași articol, succesul părții vătămate sau al părții civile participă la procesul penal în locul părții vătămate sau părții civile. Astfel, rezultă că nu există o listă exhaustivă de drepturi care ar urma să fie exercitate de către succesul părții vătămate.

Așadar, potrivit CSJ, în ipoteza în care succesul părții vătămate „sucedă” drepturile și obligațiile părții vătămate, fără excepții (și limitări), această

---

114 Decizia CSJ de examinare a recursului în interesul legii. 7 februarie 2019, Dosarul nr. 4-1ril-3/2019.

persoană este îndreptățită de a realiza toate drepturile părții vătămate, inclusiv dreptul la împăcare, prevăzut la pct. 13) al art. 60 CPP. În redacția actuală a art. 109 CP, art. 60 și art. 81 CPP, succesorul părții vătămate este în drept să se împace cu bănuitul, învinuitul și inculpatul în cazurile prevăzute de lege, cu îndeplinirea cumulativă a tuturor condițiilor cu privire la împăcare, și anume legea să prevadă în mod expres posibilitatea împăcării pentru fapta săvârșită, aceasta fiind totală, definitivă și necondiționată.



# СПРАВОЧНИК по медиации в уголовных делах

АВТОРЫ:

Игорь Доля, директор IRP

Вероника Михайлов-Морару, адвокат



**MEDIEREA**  
DOUĂ PĂRȚI | O SINGURĂ SOLUȚIE

Данный Справочник разработан Институтом Уголовных Реформ (IRP) в партнерстве с Советом по медиации, в рамках Проекта «Укрепление механизма применения медиации в уголовных делах в Республике Молдова», внедряемого Институтом Уголовных Реформ (IRP)

## Сокращения

---

УК	– Уголовный кодекс Республики Молдова, № 985-XV от 18.04.2002 г., Официальный монитор Республики Молдова, № 72–74, ст. 195.
УПК	– Уголовно-процессуальный кодекс Республики Молдова № 122-XV от 14.03.2003 г., Официальный монитор Республики Молдова, № 104–110, ст. 447 от 07.06.2003 г. Повторно опубликован: Официальный монитор Республики Молдова, № 248–251, ст. 699 от 05.11.2013 г.
ИК	– Исполнительный кодекс Республики Молдова № 443-XV от 24.12.2004 г., Официальный монитор Республики Молдова, № 214–220, ст. 704 от 05.11.2010 г.
ВСП	– Высшая Судебная Палата
Реш.	– Решение
Пост.	– Постановление
Закон 137	– Закон о медиации № 137 от 03.07.2015 г., Официальный монитор Республики Молдова, № 224–233, ст. 445.
Рек.	– Рекомендация

# Содержание

---

<b>Введение</b> .....	<b>47</b>
<b>1. Общие положения о медиации в уголовных делах в Республике Молдова</b> .....	<b>48</b>
1.1. Восстановительное правосудие в уголовных делах .....	48
1.2. Стандарты .....	48
1.3. Нормативное обеспечение медиации по уголовным делам в Республике Молдова .....	50
1.4. Совет по медиации .....	51
<b>2. Область применения медиации в уголовных делах</b> .....	<b>53</b>
2.1. Предварительные положения .....	53
2.2. Прекращение процесса и устранение уголовной ответственности как следствие применения медиации ....	54
2.3. Установление смягчающего обстоятельства в результате медиации .....	55
<b>3. Субъекты, наделенные обязанностями в процессе медиации в уголовных делах</b> .....	<b>57</b>
3.1. Предварительные положения .....	57
3.2. Медиатор .....	57
3.3. Пострадавший/Потерпевший .....	58
3.4. Гражданский истец .....	59
3.5. Подозреваемый, обвиняемый/подсудимый .....	59
3.6. Прокурор .....	60
3.7. Офицер по уголовному преследованию .....	60
3.8. Судебная инстанция .....	61
3.9. Адвокат/защитник .....	61
3.10. Представитель и правопреемник .....	62
3.11. Законный представитель .....	62
3.12. Другие лица .....	63
<b>4. Процесс медиации в уголовных делах</b> .....	<b>64</b>
4.1. Этап, предшествующий началу процесса медиации .....	64
4.2. Начало процесса медиации на этапе уголовного преследования .....	64

4.3.	Начало процесса медиации на этапе судебного разбирательства уголовного дела. ....	65
4.4.	Судебное определение о начале процесса медиации. ....	65
4.5.	Поиск медиатора. ....	66
4.6.	Договор о медиации. ....	66
4.7.	Обязанности медиатора. ....	67
4.8.	Информация, предоставляемая медиатору. ....	67
4.9.	Ответственность медиатора. ....	68
4.10.	Осуществление процесса медиации. ....	68
4.11.	Непосредственный процесс медиации. ....	69
4.12.	Прекращение медиации. ....	69
4.13.	Протокол. ....	70
4.14.	Мировое соглашение. ....	70
<b>5.</b>	<b>Уголовно-процессуальные решения, которые выносятся в ходе медиации на этапе уголовного преследования. ....</b>	<b>71</b>
5.1.	Общие положения. ....	71
5.2.	Предварительно заявленная жалоба. ....	71
5.3.	Начало уголовного преследования по собственной инициативе. ....	72
5.4.	Решения на начальном этапе. ....	73
5.5.	Решения, которые ведут к прекращению производства по делу. ....	73
5.6.	Схожие черты между примирением и мировым соглашением о медиации. ....	74
5.7.	Примирение в отсутствие потерпевшего. ....	75
<b>6.</b>	<b>Уголовно-процессуальные решения, которые выносятся в ходе медиации на этапе судебного разбирательства. ....</b>	<b>76</b>
6.1.	Общие положения. ....	76
6.2.	Медиация до предварительного заседания. ....	76
6.3.	Примирение в ходе медиации на другом этапе судебного заседания. ....	77
6.4.	Отзыв предварительно заявленной жалобы в результате медиации. ....	77
6.5.	Процессуальные сроки применения медиации. ....	78
<b>7.</b>	<b>Применение медиации в частных случаях. ....</b>	<b>79</b>
7.1.	Применение медиации в части гражданского иска. ....	79
7.2.	Применение медиации в делах с участием несовершеннолетних. ....	80
7.3.	Применение медиации в случаях заключенных лиц. ....	81
7.4.	Медиация с правопреемником умершего пострадавшего. ....	82



## Введение

---

Цель настоящего справочника состоит в предоставлении практикам рабочего инструмента, в котором указаны нормативные основы, регулирующие применение медиации в уголовных делах.

Предпринимается попытка выделения аспектов, касающихся медиации в уголовных делах, на различных этапах уголовного процесса; этапов процесса медиации; участников медиации; преступлений, по которым примирение путем медиации устранил уголовную ответственность; цели медиации в случае других типов преступлений; информации, предоставляемой медиатором в уголовных делах; процесса медиации в случае арестованного или задержанного лица; особенностей процедуры медиации в делах с участием несовершеннолетних.

Справочник предназначен для офицеров по уголовному преследованию, прокуроров, адвокатов и судей, а также для лиц, интересующихся институтом медиации в уголовных делах.

# 1. Общие положения о медиации в уголовных делах в Республике Молдова

---

## 1.1. Восстановительное правосудие в уголовных делах

Концепция восстановительного правосудия находит отражение и в теоретических конструкциях о целесообразности уголовных наказаний и важности гражданского участия в решении проблем с преступностью и укреплении норм сосуществования. Концепция пытается дать ответ на несколько основных вопросов: В чем состоит сущность преступления, и как следует реагировать на такое деяние? Кому должна служить система правосудия, и как следует привлекать участников к данному процессу? Как должна реагировать система правосудия на потребности участников и отражать ожидания общества? Какова роль профессиональной системы правосудия в выполнении этой функции, дополняемой ролью граждан, пострадавших и правонарушителей?

Эта концепция была одобрена в Республике Молдова и нашла материальное воплощение в институте медиации, включенном в 2003 году в УПК, а впоследствии – в Закон о медиации.

## 1.2. Стандарты

Принятию института медиации в Республике Молдова и его развитию как многомерного, задействованного в нескольких сферах права, способствовали определенные международные стандарты.

Как правило, стандарты призывают государства к поиску решений для дружественного урегулирования конфликтов, либо вне судебной систе-

мы, либо до или после судопроизводства<sup>1</sup>. Также государства призываются к упрощению уголовного правосудия<sup>2</sup>.

В уголовных делах на европейском уровне была принята Рекомендация R(99) 19 по медиации в уголовных делах<sup>3</sup>, которая служит площадкой для продвижения медиации и в Республике Молдова. Рекомендация обращается к государствам-участникам с призывом продвигать в дальнейшем законные интересы пострадавших, которые должны сказать свое слово в разрешении последствий своей виктимизации, общаться с преступником и получать извинения и компенсации. Также необходимо принимать во внимание важность поощрения чувства ответственности преступников и давать им практическую возможность исправиться, что может им помочь в своей реинтеграции и реабилитации.

Признано, что медиация может повысить степень осознания важной роли каждого лица и общества в предотвращении и разрешении преступлений и связанных с ними конфликтов, поощряя тем самым более конструктивные и менее репрессивные уголовные последствия. Медиацию в уголовных делах следует применять только при свободном согласии сторон. У сторон должна быть возможность свободно отозвать свое согласие в любой момент в процессе медиации. Беседы в ходе медиации конфиденциальны и не могут использоваться впоследствии, за исключением случаев, когда на это имеется согласие сторон. Медиация в уголовных делах должна быть общедоступной услугой на всех этапах процесса уголовного правосудия, а стороны должны быть хорошо осведомлены о своих правах, о природе процесса медиации и возможных последствиях своего решения.

Ни пострадавшего, ни правонарушителя не должны убеждать незаконными средствами согласиться на медиацию, а участие в медиации не должно использоваться как доказательство признания вины в ходе дальнейших уголовных производств.

В Совете Европы был принят Справочник по улучшению выполнения рекомендации по медиации в уголовных делах<sup>4</sup>.

---

1 Рек. R (86) 12 Комитета Министров о мерах по недопущению и сокращению чрезмерной рабочей нагрузки на суды (Принята Комитетом Министров 16 сентября 1986 г. на 399-м заседании заместителей министров).

2 Рек. R (87) 18 Комитета Министров об упрощении уголовного правосудия (Принята Комитетом Министров 17 сентября 1987 г. на 410-м заседании премьер-министров).

3 Рек. R (99) 19 по медиации в уголовных делах (Принята Комитетом Министров 15 сентября 1999 г. на 69-й встрече представителей министров).

4 Доступно по адресу: <https://rm.coe.int/comisia-europeana-pentru-eficacitatea-justitiei->

Есть и другие рекомендации, касающиеся в общих чертах института медиации<sup>5</sup>.

### 1.3. Нормативное обеспечение медиации по уголовным делам в Республике Молдова

Применение положения части (7) ст. 276 УПК о праве сторон на примирение посредством медиации стало возможным после принятия в 2007 году Закона о медиации. В 2009 году было принято Постановление Правительства<sup>6</sup> об утверждении Условий оплаты услуг по медиации в уголовных делах за счет государства.

В 2015 году был принят нынешний Закон о медиации<sup>7</sup>. Закон определяет статус медиатора, формы организации деятельности медиатора и требования по регистрации организаций, осуществляющих медиацию, принципы проведения процесса медиации и его последствия, особенности медиации в конкретных областях, а также полномочия государственных органов и учреждений в сфере медиации.

Существуют специальные нормы, предназначенные для медиации в уголовных делах. В частности, законодатель подчеркнул, что процесс медиации не заменяет уголовный процесс, а участие в медиации не может служить доказательством признания вины<sup>8</sup>.

---

сереj-ghid-pentru-o-ma/1680747ba2

- 5 Рек. R (2001) об альтернативных судебным разбирательствам разрешениях споров между административными органами власти и частными лицами; Рекомендация R (2002) 10 по медиации в гражданских делах; Рекомендация R (81) 7 Комитета Министров относительно путей облегчения доступа к правосудию. Рекомендация R (93) 1 Комитета Министров об эффективном доступе к закону и правосудию для беднейших слоев населения; Рекомендация R (94) 12 Комитета Министров о независимости, эффективности и роли судей; Рекомендация R (95) 5 относительно введения в действие и улучшения функционирования систем и процедур обжалования по гражданским и торговым делам, и др.
- 6 Постановление Правительства № 303 от 21.04.2009 г. «Об утверждении Условий оплаты услуг по медиации в уголовных делах за счет государства».
- 7 Закон о медиации № 137 от 03.07.2015 г., Официальный монитор Республики Молдова, № 224–233, ст. 445 (далее – Закон № 137).
- 8 Закон № 137, ст. 35.

## 1.4. Совет по медиации

Совет по медиации был создан при Министерстве Юстиции одновременно с вступлением в силу первого Закона о медиации 2007 года, в целях организации и координации деятельности медиаторов. Впоследствии его статус был укреплен за счет вступления в силу Закона о медиации № 137 от 2015 года.

Совет по медиации состоит из 9 членов, избранных по результатам открытого организованного конкурса, из них 5 членов – медиаторы, 1 член – представитель гражданского общества, 1 член назначается НСЮПГГ<sup>9</sup>, 1 представитель адвокатов, назначенный Советом Союза Адвокатов, 1 нотариус, делегированный Общим Собранием Нотариусов.

Срок полномочий членов Совета по медиации составляет 4 года, с возможностью однократного продления. Совет по медиации возглавляет председатель, избранный его членами на 2-летний срок.

Согласно ст. 9 Закона о медиации, Совет по медиации – это коллегиальный орган со статусом юридического лица публичного права, созданный в соответствии с законом в целях реализации политик в области медиации. Совет несет ответственность за продвижение медиации как альтернативного способа разрешения споров; за внесение предложений по разработке политик и совершенствованию нормативной базы в области медиации; за реализацию политик в области медиации, в том числе медиации, гарантируемой государством, и т. д.

В обязанности Совета входит проведение аттестации медиаторов в соответствии с Положением об аттестации медиаторов; разработка проектов стандартов и рамочных программ, курсы начальной и непрерывной подготовки медиаторов; составление и обновление Таблицы медиаторов; разработка и утверждение норм профессиональной этики в деятельности медиатора.

Совет по медиации выполняет и функцию по проверке деятельности медиаторов с наложением взысканий. Совет рассматривает жалобы, которые могут быть поданы сторонами, в том числе от органов власти (полиции, прокуратуры, судебной инстанции и т. д.) на деятельность медиаторов, констатирует дисциплинарные нарушения и выносит решения о наложении на медиаторов дисциплинарных взысканий. Медиаторы,

---

9 Национальный совет по юридической помощи, гарантируемой государством.

которые осуществляют деятельность в бюро медиации или в составе организации, осуществляющей медиацию, вносятся в Государственный реестр медиаторов, который ведет Министерство Юстиции. Информация из Государственного реестра медиаторов публикуется на официальной веб-странице Министерства Юстиции и Совета, с соблюдением законодательства о защите персональных данных.

Совет по медиации владеет, обновляет и публикует официальный список лицензированных медиаторов Республики Молдова с их контактными данными на официальной веб-странице Совета по медиации: [www.mediare.gov.md](http://www.mediare.gov.md) в разделе *Совет по медиации / Медиаторы / Список бюро медиации*, и Министерства Юстиции в разделе *Юридические профессии и услуги / Медиаторы / Список бюро медиации*<sup>10</sup>.

Список медиаторов периодически обновляется на основе решений Совета по медиации о регистрации, приостановлении, возобновлении или прекращении деятельности медиатора и может быть проверен любым заинтересованным лицом на веб-странице: [www.mediare.gov.md](http://www.mediare.gov.md). До конца 2020 года были аттестованы и зарегистрированы в общей сложности 947 медиаторов.

---

10 <https://mediare.gov.md/>

## 2. Область применения медиации в уголовных делах

---

### 2.1. Предварительные положения

Материальные и процессуальные уголовные нормы предусматривают различные случаи применимости медиации, что способно привести к завершению процесса путем прекращения и устранению уголовной ответственности.

С другой стороны, медиация в уголовных делах может применяться и в остальных уголовных делах, где процесс необязательно завершится устранением уголовной ответственности, но может привести к установлению смягчающего обстоятельства, что неизбежно повлияет на уголовную ответственность. Также медиация может привести к благоприятным последствиям для пострадавшего, за счет ее возможности эффективно возместить причинённый ущерб.

Следовательно, как примирение, так и медиация – схожие институты, которые могут иметь одинаковые последствия в виде устранения уголовной ответственности там, где это предусматривает закон.

Вместе с тем, примирение – это решение, применяемое в более узком смысле (может состояться между сторонами в присутствии адвоката, органа уголовного преследования). Медиация, в свою очередь, предполагает более эффективное решение, применяемое в более широком смысле, предполагающее участие квалифицированного лица (медиатора) в вопросах медиации конфликта и поиска способов разрешения.

## 2.2. Прекращение процесса и устранение уголовной ответственности как следствие применения медиации

В материальном и процессуальном аспекте, медиация, завершившаяся примирением, может привести к устранению уголовной ответственности.

**а) Материальный аспект** регулируется ст. 109 УК, предусматривающей категории преступлений, по которым может состояться примирение сторон. Ст. 109 определяет несколько категорий преступлений, по которым возможно примирение: незначительные преступления или преступления средней тяжести, в конечном итоге, за эти деяния должно быть назначено наказание максимум на пять лет.

Также ст. 109 ограничивает возможность примирения только в случае обвинения лица в совершении ограниченного числа преступлений: против жизни и здоровья; свободы чести и достоинства; касающихся половой жизни; против политических, трудовых и других конституционных прав граждан; против собственности<sup>11</sup>. Допускается примирение и в случаях совершения незначительного преступления или преступления средней тяжести в виде нарушения правил безопасности движения или эксплуатации транспортных средств лицом, управляющим транспортным средством<sup>12</sup>.

Ограничение списка критикуется практиками, поэтому не исключено, что он будет изменен.

В отношении несовершеннолетних детей стандарт был повышен до тяжких преступлений<sup>13</sup>.

УК предусматривает запрет на применение примирения, если у лица имеются судимости по уголовным делам за умышленно совершенные аналогичные преступления, или если в его отношении уже принималось решение о прекращении уголовного процесса в результате примирения, за аналогичные преступления, совершенные умышленно за последние пять лет<sup>14</sup>. Запрет был введен Законом № 130/2016<sup>15</sup> и не может остаться вне критики.

---

11 Гл. II–VI Уголовного кодекса.

12 Ст. 264 часть (1) Уголовного кодекса.

13 Ст. 109 часть (1) Уголовного кодекса.

14 Там же.

15 Закон № 130 от 09.06.2016 г. ([https://www.legis.md/cautare/getResults?doc\\_](https://www.legis.md/cautare/getResults?doc_)



Также невозможно примирение в отношении лиц, совершивших в отношении несовершеннолетних такие преступления, как изнасилование, насильственные действия сексуального характера, сексуальное домогательство, половое сношение с лицом, не достигшим 16 лет, развратные действия, обольщение несовершеннолетнего в сексуальных целях; инцест; торговля детьми, вовлечение несовершеннолетних в преступную деятельность или склонение их к аморальным действиям, детская порнография, получение услуг детской проституции<sup>16</sup>.

**б) Процессуальный аспект** регулируется ст. 276 УПК, предусматривающей возможность примирения или отзыва предварительно заявленной жалобы в случае, когда дело было заведено по предварительно заявленной жалобе, по некоторым категориям преступлений<sup>17</sup>, а также в случае кражи имущества собственника, совершенной несовершеннолетним, супругом (супругой), родственниками, в ущерб опекуну либо лицом, проживающим вместе с пострадавшим или принятым им на проживание.

Может вызывать неясность вопрос, связанный с кражей в крупных или особо крупных размерах, совершенной несовершеннолетним, супругом (супругой), родственниками, в ущерб опекуну либо лицом, проживающим вместе с пострадавшим или принятым им на проживание. Расширительное толкование данной нормы в ущерб лицу, естественно, запрещено. Это предполагает, что независимо от размеров, кражи, совершенную вышеуказанными лицами, возможно только по предварительно заявленной жалобе и, следовательно, допускается отзыв жалобы или примирение.

## 2.3. Установление смягчающего обстоятельства в результате медиации

В случае согласия сторон на медиацию, процесс может происходить в любом уголовном деле, и необязательно только в делах, которые могут за-

---

id=93783&lang=ro).

16 Ст. 109 часть (4) Уголовного кодекса.

17 Ст. 152 часть (1), ст. 153, ст. 155, ст. 157, ст. 161, ст. 173, ст. 177, ст. 179 часть (1) и (2), ст. 193, ст. 194, ст. 197 часть (1), ст. 198 часть (1), ст. 200, ст. 202, ст. 203, ст. 204 часть (1), ст. 246<sup>1</sup>, ст. 274 Уголовного кодекса, а также в случае кражи имущества собственника, совершенной несовершеннолетним, супругом (супругой), родственниками, в ущерб опекуну либо лицом, проживающим вместе с пострадавшим или принятым им на проживание.

вершиться примирением. Ст. 76 УК предусматривает *inter alia* несколько важных аспектов процесса медиации и его последствий.

Во-первых, предусматриваются определенные обстоятельства, смягчающие ответственность, которые могут быть установлены в процессе медиации. Наказание может быть сокращено, если виновный предотвратил вредные последствия совершенного преступления, добровольно возместил причиненный ущерб или устранил нанесенный вред<sup>18</sup>. Также через медиацию можно добиться активного содействия раскрытию преступления или установлению преступников либо признанию вины<sup>19</sup>. Уголовные нормы предоставляют также инстанции полномочия признавать смягчающими и другие обстоятельства, не предусмотренные законом<sup>20</sup>.

Следовательно, с этой точки зрения, начало и осуществление медиации с заключением мирового соглашения приводит к последствиям, ожидаемым обеими сторонами процесса.

---

18 Ст. 76 часть (1) подп. е) Уголовного кодекса.

19 Ст. 76 часть (1) подп. f) Уголовного кодекса.

20 Ст. 76 часть (2).

## 3. Субъекты, наделенные обязанностями в процессе медиации в уголовных делах

---

### 3.1. Предварительные положения

В ходе медиации в уголовных делах, главными участниками являются пострадавший и правонарушитель<sup>21</sup>. Их воля является решающей для осуществления уголовного процесса. Естественно, субъектом с активной ролью является медиатор. Медиация, даже если ее ведет медиатор, на самом деле представляет собой двустороннее и личное действие двух участвующих сторон, оно должно четко содержать добровольное согласие лиц, принявших решение о примирении<sup>22</sup>.

Как правило, медиация при уголовном преследовании инициируется правонарушителем, даже если естественным образом она может инициироваться и пострадавшим или потерпевшим. Воля этих двух субъектов – первичное условие для получения медиации в уголовных делах. Уголовно-процессуальные нормы устанавливают компетенции процессуальных субъектов в вопросах медиации на этапе уголовного преследования.

### 3.2. Медиатор

Закон о медиации устанавливает статус и обязанности медиатора в ходе уголовного процесса, даже если соответствующих норм нет в УПК. Медиатор – это третье лицо, аттестованное и обеспечивающее осуществление процесса медиации в целях разрешения спора между сторонами<sup>23</sup>. Он как представитель свободной профессии осуществляет обще-

---

21 Закон № 137 ст. 35 часть (2).

22 [http://jurisprudenta.csj.md/search\\_rec\\_csj.php?id=85](http://jurisprudenta.csj.md/search_rec_csj.php?id=85)

23 Закон № 137, ст. 2.

ственно полезную деятельность на платной или бесплатной основе, в составе бюро медиации или организации, осуществляющей медиацию<sup>24</sup>.

Не допускаются к участию в медиации в качестве медиатора в уголовных делах и делах о правонарушениях офицер по уголовному преследованию, прокурор, судья, адвокат одной из сторон, а также лицо, находящееся в положении несовместимости с осуществлением функций медиатора на основании некоторых специальных положений законов.<sup>25</sup>

Если на начальной стадии процесса медиации либо в его ходе возникает обстоятельство, способное отрицательно сказаться на его целях, нейтральности или беспристрастности медиатора, последний обязан воздержаться от медиации спора, известив об этом стороны. Также не может быть избрано в качестве медиатора лицо, которое ранее представляло интересы одной из сторон в судебной инстанции или арбитраже либо оказывало иную помощь в связи с предметом спора. После прекращения процесса медиации медиатор не может представлять стороны либо одну из сторон в судебной инстанции или арбитраже при разрешении спора, для медиации которого он был назначен. В случае, если в качестве медиатора был избран адвокат, последний не вправе соглашаться на последующее оказание помощи или представление интересов любой из сторон процесса медиации в связи со спором, разрешаемым посредством медиации<sup>26</sup>.

### 3.3. Пострадавший/Потерпевший

Пострадавшим считается любое физическое или юридическое лицо, которому преступлением причинен моральный, физический или материальный ущерб<sup>27</sup>. Для признания лица пострадавшим не требуется процессуальное действие. Пострадавший вправе отозвать предварительно заявленную жалобу<sup>28</sup> и обратиться к медиатору<sup>29</sup>.

---

24 Закон № 137, ст. 3.

25 Закон № 137, ст. 36.

26 Закон № 137, ст. 5.

27 УПК ст. 58 часть (1).

28 УПК ст. 58 часть (1) п. 7).

29 УПК ст. 58 часть (3) п. 12).

Потерпевший признается таковым со своего согласия<sup>30</sup> постановлением органа уголовного преследования<sup>31</sup>. Потерпевший также вправе примириться с подозреваемым, обвиняемым, подсудимым<sup>32</sup> и обратиться к медиатору<sup>33</sup>.

### 3.4. Гражданский истец

Гражданским истцом признается лицо, которому был причинен материальный или моральный ущерб<sup>34</sup>.

Лицо признается гражданским истцом постановлением органа уголовного преследования или определением судебной инстанции<sup>35</sup>, он также вправе обратиться к медиатору<sup>36</sup>.

### 3.5. Подозреваемый, обвиняемый/подсудимый

Закон о медиации использует понятие правонарушителя<sup>37</sup>, с уголовно-процессуальной точки зрения им является подозреваемый, обвиняемый или подсудимый. Уголовно-процессуальные нормы предусматривают право данного субъекта на медиацию независимо от этапа уголовного процесса.

Подозреваемый – это субъект, который может быть признан таковым различными процессуальными актами<sup>38</sup>. Он вправе примириться с потерпевшим<sup>39</sup> и обратиться к медиатору<sup>40</sup>.

Аналогичные условия предусматриваются и для обвиняемого/подсудимого, который после признания за ним данного статуса постановлением

---

30 УПК ст. 59 часть (1).

31 УПК ст. 59 часть (2).

32 УПК ст. 60 часть (1) п. 13).

33 УПК ст. 60 часть (1) п. 12<sup>1</sup>).

34 УПК ст. 61 часть (1).

35 УПК ст. 61 часть (2).

36 УПК ст. 62 часть (1) п. 18<sup>1</sup>).

37 Закон № 137, ст. 35.

38 Протокол задержания, постановление или определение о применении меры пресечения, не связанной с лишением свободы, или постановление о признании лица подозреваемым (УПК ст. 63 часть (1) п. 18<sup>1</sup>)).

39 УПК ст. 64 часть (2) п. 21).

40 УПК ст. 64 часть (2) п. 21<sup>1</sup>).

о привлечении в качестве обвиняемого<sup>41</sup>, вправе примириться с потерпевшим<sup>42</sup> и обратиться к медиатору<sup>43</sup>.

Инициатива воспользоваться медиацией может исходить от любого из них лично или через их представителей. В то же время и орган уголовного преследования (офицер по уголовному преследованию и/или прокурор), после ознакомления сторон с их правом обратиться к медиатору, может предложить им воспользоваться медиацией в уголовном деле, которое ведется.

### 3.6. Прокурор

Закон о медиации устанавливает, что она может быть инициирована любой из сторон по собственной инициативе, а также по рекомендации органов публичной власти, судебных инстанций или органа уголовного преследования<sup>44</sup>.

Прокурор информирует лицо, привлеченное в качестве обвиняемого, о возможности осуществления медиации и обращения к медиатору<sup>45</sup>. Если у лица не было статуса подозреваемого или оно не было проинформировано офицером по уголовному преследованию, тогда ознакомление с правом обращения к медиатору происходит в момент предъявления обвинения и письменного разъяснения его прав и обязанностей<sup>46</sup>.

В случае, когда был начат процесс медиации, прокурор должен представить информацию из уголовного дела, необходимую для процесса медиации<sup>47</sup>. Информация представляется до проведения процесса медиации, по письменному заявлению медиатора.

### 3.7. Офицер по уголовному преследованию

Как и прокурор, офицер по уголовному преследованию уполномочен рекомендовать сторонам начать процесс медиации.

---

41 УПК ст. 65 часть (1).

42 УПК ст. 66 часть (2) п. 29).

43 УПК ст. 66 часть (2) п. 29<sup>1</sup>).

44 Закон № 137, ст. 21.

45 УПК ст. 52 часть (24<sup>1</sup>).

46 УПК ст. 282 часть (3).

47 УПК ст. 52 часть 24<sup>1</sup>).

В обязанности офицера по уголовному преследованию входит информирование подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, пострадавшего, потерпевшего, гражданского истца о возможности прибегнуть к медиации<sup>48</sup>.

Следовательно, это информирование осуществляется офицером по уголовному преследованию, исходя из каждого конкретного случая, незамедлительно после задержания или после ознакомления лица с постановлением о его признании подозреваемым<sup>49</sup>.

Орган уголовного преследования обязан довести до сведения лица и его право предъявить гражданский иск или прибегнуть к медиации для разрешения гражданского спора<sup>50</sup>.

### 3.8. Судебная инстанция

Судебная инстанция, до назначения дела к рассмотрению, в течение не более 3 дней со дня распределения дела по требованию сторон выносит определение о назначении процедуры медиации или примирения сторон<sup>51</sup>.

Также судебная инстанция обязана сообщить лицу о его праве предъявить гражданский иск или прибегнуть к медиации для разрешения гражданского спора<sup>52</sup>.

### 3.9. Адвокат/защитник

В ходе процесса медиации стороны могут пользоваться помощью адвокатов<sup>53</sup>. В полномочия адвоката/защитника входит и участие в примирении с противоположной стороной, если в процессе примирения участвует подзащитный<sup>54</sup> или в процессе медиации по просьбе лица, которого он защищает<sup>55</sup>.

---

48 УПК ст. 57 часть (2) п. 14<sup>1</sup>).

49 УПК ст. 64 часть (1) п. 2).

50 УПК ст. 57 часть (2) п. 14<sup>1</sup>); ст. 219 часть (9).

51 УПК ст. 344<sup>1</sup> часть (2).

52 УПК ст. 219 часть (9).

53 Закон № 137, ст. 22 часть (7).

54 УПК ст. 68 часть (1) п. 15).

55 УПК ст. 68 часть (1) п. 15<sup>1</sup>).

### 3.10. Представитель и правопреемник

Представителями пострадавшего, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика являются лица, уполномоченные указанными участниками процесса представлять их интересы в ходе производства по уголовному делу<sup>56</sup>.

Представители вправе отозвать жалобу о совершении преступления в отношении своего доверителя; заключить договор о примирении с подозреваемым, обвиняемым, подсудимым, отказаться от предъявленного их доверителем гражданского иска, признать предъявленный к доверителю гражданский иск<sup>57</sup>. Для осуществления этих прав представитель должен обладать доверенностью, в которой они должны быть указаны<sup>58</sup>.

Правопреемником потерпевшего или гражданского истца признается один из его близких родственников, выразивших желание осуществлять права и обязанности потерпевшего, который умер или утратил способность осознанно выражать свою волю в результате преступления<sup>59</sup>. Правопреемник также имеет право на примирение<sup>60</sup>.

### 3.11. Законный представитель

В качестве законных представителей в уголовных делах могут участвовать родители, приемные родители, опекуны, попечители, супруг или супруга подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного и потерпевшего, а также представители учреждений, под присмотром которых они находятся<sup>61</sup>.

В части (3) ст. 109 УК указано, что в отношении недееспособных лиц примирение осуществляется их законными представителями. Ограниченно дееспособные лица осуществляют примирение с согласия лиц, предусмотренных законом.

Аналогично, в части (6) ст. 276 УПК указано, что в отношении недееспособных лиц примирение может быть осуществлено только их законными

---

56 УПК ст. 79 часть (1).

57 УПК ст. 80 часть (2) п. 1)–4).

58 УПК ст. 80 часть (2).

59 УПК ст. 81 часть (1).

60 По этому вопросу см. гл. 7 настоящего Кодекса.

61 УПК ст. 6 п. 39).



представителями. Лица с ограниченной дееспособностью могут осуществить примирение с согласия своих законных представителей.

### 3.12. Другие лица

В принципе, в процессе медиации может участвовать любое лицо с согласия сторон. В ходе процесса медиации стороны могут пользоваться помощью адвокатов, переводчиков и/или синхронных переводчиков, а также специалистов в соответствующей области. С согласия сторон в процессе медиации могут участвовать и другие лица<sup>62</sup>. Если при проведении медиации по уголовным делам одна из сторон является несовершеннолетним лицом, участие педагога или психолога обязательно<sup>63</sup>.

---

62 Закон № 137, ст. 22 часть (7).

63 Закон № 137, ст. 35 часть (3).

## 4. Процесс медиации в уголовных делах

---

### 4.1. Этап, предшествующий началу процесса медиации

Медиация может быть инициирована любой из сторон по собственной инициативе, а также по рекомендации органов публичной власти, судебных инстанций или органа уголовного преследования<sup>64</sup>.

Для обеспечения эффективности норм по медиации, законодатель обязал органы уголовного преследования размещать в своих помещениях в легкодоступных местах информацию о медиаторах, бюро медиации и организациях, осуществляющих медиацию<sup>65</sup>.

Исходя из того, что медиация может осуществляться с момента вынесения постановления о начале уголовного преследования, соответственно, с того же момента может официально начаться и процедура медиации. Не может быть никакого препятствия, даже если действия по поиску медиатора могут быть предприняты и до начала уголовного преследования, например, на этапе подачи сообщения или в случае задержания лица с личным.

Также, исходя из процессуальных прав пострадавшего на примирение и обращение к медиатору, предусмотренных в ст. 58 УПК, медиация может быть применена одновременно с регистрацией жалобы.

### 4.2. Начало процесса медиации на этапе уголовного преследования

Исходя из обязанности органа уголовного преследования и прокурора ознакомить стороны с их правом на медиацию и рекомендовать медиацию, она может быть проведена сразу же после вынесения постановления

---

64 Закон № 137, ст. 21 часть (1).

65 Закон № 137, ст. 14 часть (4).

о начале уголовного преследования. Стороны вправе определить по взаимному согласию все вопросы, связанные с началом, осуществлением и завершением процесса медиации. Также медиатор, до заключения договора о медиации, обязан проинформировать стороны о цели, процедуре медиации, о правах и обязанностях медиатора и сторон, а также о последствиях процесса медиации, подписания мирового соглашения и о последствиях несоблюдения условий подписанного мирового соглашения<sup>66</sup>. Если сторона не приняла письменное приглашение или отказалась от участия в медиации, считается, что процесс медиации не был начат<sup>67</sup>.

### 4.3. Начало процесса медиации на этапе судебного разбирательства уголовного дела

На этапе судебного разбирательства уголовного дела начало процесса медиации содержит как моменты, схожие с его началом на этапе уголовного преследования, так и определенные отличительные особенности. В Законе о медиации<sup>68</sup> отмечаются в качестве обязанностей судебной инстанции, как начало медиации, так и предложение сторонам участвовать в ознакомительной встрече по разрешению споров путем медиации.

С другой стороны, УПК уточняет, что на этапе до назначения дела к рассмотрению, судебная инстанция в течение не более 3 дней со дня распределения дела может вынести определение о назначении процедуры медиации или примирения сторон<sup>69</sup>. Условием для вынесения определения является просьба сторон. Заявление с ходатайством о медиации может быть подано в канцелярию суда.

### 4.4. Судебное определение о начале процесса медиации

В ст. 342 УПК было упущено указание о том, что определение о назначении процедуры медиации выносится в виде отдельного документа. Вместе с тем, это законодательное упущение решается частью (3) ст. 344<sup>1</sup> УПК, где указано, что определение направляется медиатору и другим лицам. Следовательно, определение, естественно, будет отдельным документом.

66 Закон № 137, ст. 21 часть (5), (6).

67 Закон № 137, ст. 21 часть (7).

68 Закон № 137, ст. 21 часть (1).

69 УПК, ст. 344<sup>1</sup> часть (1).

Определение должно содержать данные, позволяющие осуществить процесс медиации. Итак, определение должно содержать сведения: о лице, от имени которого оно выносится, сведения об обвиняемом и суть обвинения, указание о необходимости принятия мер по разрешению дела путем медиации или примирения сторон, фамилию медиатора, который будет осуществлять процедуру медиации, с определением нового разумного срока осуществления данной процедуры. Определение направляется медиатору, обвиняемому, потерпевшему, прокурору и защитнику<sup>70</sup>.

## 4.5. Поиск медиатора

Стороны по обоюдному согласию могут назначить одного или нескольких медиаторов либо обратиться в организацию, осуществляющую медиацию, с просьбой о назначении медиатора в соответствии с правилами, утвержденными данной организацией<sup>71</sup>. Стороны также вправе потребовать его замену на любом этапе процесса медиации<sup>72</sup>.

## 4.6. Договор о медиации

Договор о медиации – это соглашение, заключенное между медиатором, с одной стороны, и сторонами спора – с другой, которым медиатор обязуется разрешить спор посредством установленной законом процедуры медиации<sup>73</sup>. Процесс медиации считается начатым со дня подписания договора о медиации<sup>74</sup>. Договор о медиации заключается в письменной форме, не может содержать условий, противоречащих законодательству или общественному порядку, и должен отвечать минимальным требованиям, установленным Советом по медиации<sup>75</sup>. Медиатор до заключения договора о медиации, обязан проинформировать стороны о цели, процедуре медиации, о правах и обязанностях медиатора и сторон, а также о последствиях процесса медиации, подписания мирового соглашения и о последствиях несоблюдения условий подписанного мирового соглашения<sup>76</sup>.

---

70 УПК, ст. 344<sup>1</sup> часть (2), (3).

71 Закон № 137, ст. 21 часть (3).

72 Закон № 137, ст. 22 часть (5).

73 Закон № 137, ст. 2.

74 Закон № 137, ст. 21 часть (7).

75 Закон № 137, ст. 21 часть (8).

76 Закон № 137, ст. 21 часть (6).

## 4.7. Обязанности медиатора

Согласно процессуальным нормам (ст. 344<sup>1</sup> УПК), медиатор до начала процесса медиации информируется судебной инстанцией о существенных деталях дела. В распоряжение медиатора предоставляются необходимые материалы, без нанесения ущерба судебному разбирательству дела. Медиатор незамедлительно начинает процесс медиации согласно положениям Закона о медиации.

## 4.8. Информация, предоставляемая медиатору

Для обеспечения эффективного процесса медиатору необходимо адекватное представление о фактических обстоятельствах дела. Обычно основные детали дела должны признаваться обеими сторонами в качестве отправной точки медиации. Следовательно, медиатор вправе ознакомиться с существом дела<sup>77</sup>.

Уголовно-процессуальные нормы не содержат указаний о том, какой объем информации должен быть предоставлен медиатору, отмечая лишь то, что офицер по уголовному преследованию (*a fortiori* – прокурор) уполномочен представить медиатору информацию из уголовного дела, необходимую для осуществления процесса медиации<sup>78</sup>. Естественно, представление информации не должно наносить ущерб осуществлению уголовного преследования. Вместе с тем, информация должна касаться существенных деталей дела<sup>79</sup>. Следовательно, предоставляемая медиатору информация должна быть достаточной для того, чтобы у него была возможность составить для себя четкое представление о деле. Исходя из каждого конкретного случая, объем представляемой информации может быть ограничен. В любом случае объем представляемой информации не может быть меньше информации, известной обвиняемому и потерпевшему. В противном случае процесс медиации теряет свой смысл.

В случае непредставления офицером по уголовному преследованию достаточной информации на это может быть подана жалоба прокурору на основании ст. 298 Уголовно-процессуального кодекса или, при необходимости, вышестоящему прокурору.

77 Закон № 137, ст. 22 часть (3).

78 УПК, ст. 57 п. 16<sup>1</sup>).

79 Закон № 137, ст. 37 часть (1).

В случае начала медиации на этапе судебного разбирательства уголовного дела, положение несколько упрощается, так как стороны уже ознакомились с материалами дела. Также были собраны необходимые доказательства. Вместе с тем, как указывают процессуальные нормы, на данном этапе в распоряжение медиатора передаются необходимые материалы без нанесения ущерба судебному разбирательству<sup>80</sup>.

## 4.9. Ответственность медиатора

Представленная медиатору информация не должна наносить ущерб ни нормальному осуществлению уголовного процесса, ни правам обвиняемого и пострадавшего / потерпевшего / гражданского истца. Это касается, в том числе и аспектов, связанных с презумпцией невиновности или права на частную жизнь и персональных сведений. В этом случае прокурор должен проинформировать медиатора о его обязанности не разглашать предоставленную информацию. Медиатор несет предусмотренную законом ответственность за разглашение информации, предоставленной в его распоряжение на стадии уголовного преследования или рассмотрения уголовного дела или рассмотрения дела о правонарушении<sup>81</sup>.

Если прокурор считает это необходимым, медиатор подает заявление согласно ст. 212 УПК о неразглашении данных, полученных им для осуществления процесса медиации.

Судья в определении также указывает, что медиатор был проинформирован о своей обязанности не разглашать данные, которые могут нанести ущерб процессу или правам сторон.

## 4.10. Осуществление процесса медиации

Ст. 22 Закон о медиации устанавливает порядок осуществления процесса медиации. Он опирается на сотрудничество между сторонами и на использование медиатором специфических методов и техник, основанных на общении и переговорах.

Срок медиации спора не должен превышать 3 месяцев со дня заключения договора о медиации, если стороны по обоюдному согласию не определили иной срок. До истечения первоначально установленного срока

---

80 УПК, ст. 344<sup>1</sup> часть (3<sup>1</sup>).

81 Закон № 137, ст. 37 часть (2).

стороны могут ходатайствовать о его продлении. В случае передачи спора для разрешения посредством медиации в рамках судебного процесса срок медиации может быть продлен только с согласия органа уголовного преследования или судебной инстанции. Стороны по обоюдному согласию и при содействии медиатора принимают решение в отношении правил и продолжительности процесса медиации.

Если стороны не достигли соглашения о правилах осуществления процесса медиации, медиатор вправе осуществлять процесс медиации приемлемым для него способом, учитывая обстоятельства спора, пожелания сторон и необходимость проведения процедуры в разумные сроки.

#### 4.11. Непосредственный процесс медиации

Процесс медиации не является открытым, если только стороны не договорились иначе. Медиатор обязан соблюдать конфиденциальность информации, ставшей ему известной до начала и/или в процессе медиации, а также после приостановления или прекращения его деятельности в качестве медиатора. Он не вправе разглашать информацию, с которой ознакомился во время отдельных заседаний с каждой из сторон, так же как не вправе обсуждать подобную информацию с другой стороной без согласия заинтересованной стороны.

Вместе с тем, медиатор не обязан соблюдать конфиденциальность информации, ставшей ему известной в процессе медиации, если раскрытие информации направлено на защиту высших интересов ребенка либо на предупреждение и/или пресечение преступления, и обязан сообщить ее компетентным органам.

#### 4.12. Прекращение медиации

Уголовно-процессуальные нормы не указывают момент прекращения процесса медиации<sup>82</sup>. С другой стороны, нормы, содержащиеся в Законе о медиации, предусматривают, что он прекращается: при подписании сторонами мирового соглашения; при установлении медиатором неспособности сторон прийти к согласию; при отказе одной или обеих сторон от участия в медиации; при истечении срока, установленного для процесса медиации, если стороны не ходатайствовали о его продлении; при

82 Закон № 137, ст. 23.

выходе медиатора из процесса медиации, если возникает обстоятельство, способное отрицательно сказаться на его целях, нейтральности или беспристрастности медиатора, либо в случае смерти стороны – физического лица или ликвидации стороны – юридического лица.

### 4.13. Протокол

Прекращение медиации оформляется протоколом, подписываемым медиатором, который вручается сторонам и, при необходимости, направляется судебной инстанции или органу уголовного преследования.

В протокол не вносится информация, касающаяся содержания встреч по медиации, мнение медиатора о поведении сторон, а также другая информация, разглашение которой противоречит принципу конфиденциальности.

Медиатор обязан обеспечить хранение протокола и материалов, связанных с процессом медиации, в течение 4 лет со дня прекращения процесса медиации, в соответствии с положением, утвержденным Советом по медиации.

### 4.14. Мирное соглашение

Стороны взаимно договариваются об условиях разрешения спора. Медиатор не правомочен принимать решения относительно этих условий, однако по просьбе сторон может предложить варианты разрешения спора. До подписания мирного соглашения стороны вправе по обоюдному согласию ходатайствовать о перерыве для консультирования с экспертами и составления своей точки зрения, с тем, чтобы они могли свободно выразить свое согласие, отдавая себе отчет в существе дела. Стороны вправе письменно сформулировать условия разрешения спора<sup>83</sup>.

Мирное соглашение подписывается сторонами и направляется органу уголовного преследования или судебной инстанции, в производстве которой находится уголовное дело, вместе с протоколом о прекращении медиации<sup>84</sup>. Отказ от подписания мирного соглашения в рамках уголовных дел или дел о правонарушениях не может ухудшить положение сторон.

---

83 Закон № 137, ст. 24.

84 УПК, ст. 344<sup>1</sup> часть (5); Закон № 137, ст. 38.



## 5. Уголовно-процессуальные решения, которые выносятся в ходе медиации на этапе уголовного преследования

---

### 5.1. Общие положения

Уголовно-процессуальные нормы предусматривают возможность применения в процессе медиации институтов, характерных для уголовного процесса. Исходя из каждого конкретного случая, офицер по уголовному преследованию или прокурор издают процессуальные документы либо по своей инициативе, либо это продиктовано волей сторон.

### 5.2. Предварительно заявленная жалоба

Необходимо четко различать жалобу и предварительно заявленную жалобу. Понятие жалобы дано в части (1) ст. 263 УПК и означает осведомление, осуществленное физическим или юридическим лицом, которому причинен ущерб преступлением. Предварительно заявленная жалоба указана в ст. 276 УПК и означает волеизъявление понесшего ущерб лица относительно привлечения предполагаемого правонарушителя к уголовной ответственности.

Следовательно, предварительно заявленная жалоба представляет собой условие для начала уголовного преследования в случае преступлений, четко предусмотренных в части (1) ст. 276 УПК. Если уголовное преследование может быть начато только по предварительно заявленной жалобе, то уголовное преследование не может начаться при их отсутствии<sup>85</sup>.

Если при отсутствии жалобы уголовное преследование может быть начато и по собственной инициативе органом уголовного преследования / прокурором, то в случае предварительно заявленной жалобы это допускает-

---

85 УПК, ст. 262 часть (2).

ся только в одном случае: прокурором, если пострадавший из-за полной недееспособности или ограниченной дееспособности, в силу беспомощного состояния или зависимости от подозреваемого либо по иным причинам не в состоянии защитить свои права и законные интересы<sup>86</sup>.

Предварительно заявленная жалоба представляет собой обращение *in rem*, касающееся всех лиц, которые, возможно, имеют статус пострадавших или правонарушителей. Следовательно, если в результате совершения преступления пострадавшими оказались несколько лиц, уголовное преследование начинается, даже если предварительно была заявлена жалоба только одним из пострадавших, или даже если предварительно была заявлена жалоба только в отношении одного из правонарушителей<sup>87</sup>.

В случае отсутствия предварительно заявленной жалобы уголовное преследование не может быть начато, а если оно было начато, то не может проводиться и должно быть прекращено<sup>88</sup>.

Если в результате рассмотрения обстоятельства дела устанавливается, что данное преступление может расследоваться только после начала уголовного преследования на основе предварительно заявленной жалобы, и, следовательно, необходима такая жалоба, тогда офицер по уголовному преследованию направляет уведомление предполагаемой жертве преступления. В уведомлении лицу сообщаются законные основания, которые обуславливают начало уголовного преследования, и обстоятельства дела, которые относятся к этим основаниям. Дискреционное право составления предварительно заявляемой жалобы принадлежит предполагаемой жертве преступления.

### 5.3. Начало уголовного преследования по собственной инициативе

Ст. 109 УК предусматривает определенные категории преступлений, по которым может состояться примирение. В этом случае применим любой способ сообщения, предусмотренный в ст. 262 УПК: жалоба; донос; явка с повинной; протокол установления преступления; выявление непосредственно органом уголовного преследования или прокурором обоснованного подозрения в совершении преступления.

---

86 УПК, ст. 276 часть (4).

87 УПК, ст. 276 часть (2), (3).

88 УПК, ст. 275 часть (6).

## 5.4. Решения на начальном этапе

В случае обоих вышеизложенных положений орган уголовного преследования применяет общую процедуру, предусмотренную в ст. 274. Постановление об отказе начать уголовное преследование, как в случае предварительно заявленной жалобы, так и в случае жалобы, может быть обжаловано в судебную инстанцию в соответствии с положениями статьи 313<sup>89</sup>. Устранение уголовной ответственности может произойти в случае амнистии, помилования или примирения, то есть в случаях, предусмотренных уголовно-материальной нормой, а исключение уголовного преследования может произойти в случаях, предусмотренных уголовно-процессуальной нормой (ст. 275)<sup>90</sup>.

Начало процесса медиации в случаях, изложенных в ст. 276, может привести к приостановлению уголовного преследования<sup>91</sup>. Орган уголовного преследования выдвигает прокурору свои предложения вместе с делом. Прокурор должен распорядиться мотивированным постановлением о приостановлении уголовного преследования. В случае заключения мирового соглашения уголовное преследование уже не может быть возобновлено<sup>92</sup>.

## 5.5. Решения, которые ведут к прекращению производства по делу

В ходе медиации, увенчавшейся успехом, выносятся решения прокурора о прекращении уголовного преследования. Предварительно необходимо определенное волеизъявление сторон процесса медиации, которое проявляется несколькими отдельными способами:

**а) отзыв предварительно заявленной жалобы** может произойти только согласно условиям ст. 276 УПК. В ст. 276 было упущено регулирование процедуры отзыва предварительно заявленной жалобы. С другой стороны, в ст. 285 УПК указывается в качестве одного из условий пре-

---

89 УПК, ст. 274 часть (6).

90 Рек. ВСП «О применении ст. 109 УК и ст. 276 УПК в случаях примирения сторон» № 56 от 11 апреля 2013 г.

91 УПК, ст. 287<sup>1</sup> часть (1) п. 5).

92 УПК, ст. 287<sup>3</sup> часть (1).

кращения уголовного преследования и отзыв потерпевшим предварительно заявленной жалобы<sup>93</sup>.

В отличие от примирения, где требуется воля обвиняемого и потерпевшего, в случае отзыва предварительно заявленной жалобы достаточно воли последнего;

**b) заключение мирового соглашения** предусмотрено в ст. 285 УПК, являясь основанием для прекращения уголовного преследования. Это основание отличается от отзыва предварительно заявленной жалобы и примирения сторон<sup>94</sup>, это предполагает, что представление мирового соглашения о медиации является достаточным для вынесения постановления о прекращении уголовного преследования без дополнительного акта или заявления о примирении, составленного в присутствии прокурора;

**с) примирение сторон** является основанием для прекращения, которое может состояться в ходе процесса медиации или вне такового. Примирение предусмотрено как ст. 109 УК, так и ст. 276 УПК.

Также примирение предусмотрено в п. 1) части (2) ст. 285 в качестве основания для прекращения уголовного преследования. Примирение, как и мировое соглашение о медиации, является личным – *in personam*, в отличие от предварительно заявленной жалобы, которая подается и отзывается *in rem*.

## 5.6. Схожие черты между примирением и мировым соглашением о медиации

Условия примирения применимы и в случае мирового соглашения, достигаемого в ходе медиации.

Условием для устранения уголовной ответственности в результате примирения является воля потерпевшего и правонарушителя (подозреваемого, обвиняемого или подсудимого, исходя из стадии уголовного производства). Инициатива может исходить от любого из них.

---

93 УПК, ст. 285 часть (2) п. 1).

94 УПК, ст. 285 часть (2) п. 1).

Примирение и мировое соглашение является окончательным, а значит, должно содержать четкое добровольное соглашение лиц, решивших примириться.

Примирение сторон должно состояться в присутствии органа уголовного преследования или судебной инстанции.

Мировое соглашение должно быть заключено в присутствии медиатора.

## 5.7. Примирение в отсутствие потерпевшего

Нормы, регулирующие деятельность по медиации, предусматривают личное участие сторон в процессе медиации. При невозможности участия одной из сторон, по уважительным причинам, в процессе медиации, она уполномочивает представителя, если противоположная сторона соглашается с осуществлением медиации при участии представителя.

ВСП издала определенные рекомендации по данному вопросу<sup>95</sup>. Так, примирение может состояться и в отсутствие потерпевшего, даже если оно является личным. Волеизъявление потерпевшего должно быть оформлено нотариально удостоверенным заявлением.

Полномочия адвоката, в том числе в случае представления им потерпевшего, подтверждаются ордером, выданным адвокатской конторой, в предусмотренном законом порядке.

Адвокат должен предъявить органу уголовного преследования или судебной инстанции не только ордер, но и доверенность о наделении его полномочиями по проведению процедуры примирения.

---

95 Рек. ВСП «О применении ст. 109 УК и ст. 276 УПК в случаях примирения сторон» № 56 от 11 апреля 2013 г.

## 6. Уголовно-процессуальные решения, которые выносятся в ходе медиации на этапе судебного разбирательства

---

### 6.1. Общие положения

На этапе судебного разбирательства уголовного дела решения выносятся судом, исходя из воли участвующих в процессе сторон. Вместе с тем, в конечном итоге, независимо от найденной сторонами формы решения (отзыв жалобы, примирение или мировое соглашение о медиации), решением должно стать прекращение уголовного дела.

До назначения дела к рассмотрению, судебная инстанция, до назначения дела к рассмотрению, в течение не более 3 дней со дня распределения дела по требованию сторон выносит определение о назначении процедуры медиации или примирения сторон. Содержание определения предусмотрено в части (2) ст. 344<sup>1</sup> и включает определенные общие данные, которые будут полезными для начала медиации.

### 6.2. Медиация до предварительного заседания

В части (3) ст. 344<sup>1</sup> указано, что одновременно с примирением сторон в ходе процесса медиации, медиатор составляет мировое соглашение, которое подписывается сторонами и направляется судебной инстанции, в производстве которой находится уголовное дело, вместе с протоколом о прекращении медиации. Следовательно, это позволяет судебной инстанции вынести решение о прекращении в предварительном заседании на основании ст. 332 и ст. 350 УПК. Ст. 332 УПК ссылается на ст. 275 и ст. 285 УПК, в которых предусмотрены основания для прекращения уголовного преследования. В соотношении со ст. 332 эти основания позволяют вынести решение о прекращении в случае заключения мирового соглашения в процессе медиации.

### 6.3. Примирение в ходе медиации на другом этапе судебного заседания

Согласно материальным (ст. 109 УК) и процессуальным нормам (ст. 276 УПК), примирение допускается и на других этапах уголовного процесса<sup>96</sup>. Следовательно, даже если медиация не была осуществлена до начала предварительного заседания, нет никакого препятствия для ее проведения на других этапах судебного процесса, параллельно его осуществлению.

Если медиация была осуществлена на других этапах и увенчалась успехом, стороны представляют в судебную инстанцию заявления о мировом соглашении. Заявления вносятся в протокол судебного заседания. Примирение должно быть личным, следовательно, при наличии нескольких подсудимых примирение должно состояться с каждым из них. Есть мнения, что воля сторон должна быть нотариально удостоверена. Уголовно-процессуальные нормы не выдвигают такого условия. А значит, введение не предусмотренных законом условий может предполагать принятие чего-то незаконного. В случае примирения выносится решение о прекращении уголовного дела на основании п. 1) части (1) ст. 391 УПК.

### 6.4. Отзыв предварительно заявленной жалобы в результате медиации

Необходимо повторить, что предварительно заявленная жалоба – уголовно-процессуальный институт, следовательно, подпадает под действие норм, предусмотренных в ст. 276 УПК, в отличие от примирения, которое касается и материальных норм (ст. 109 УК). В ходе судебного процесса потерпевший может отозвать свою предварительно заявленную жалобу, это решение может быть принято и после процесса медиации, даже если процедура отличается от той, которая существует в случае мирового соглашения. Отзыв жалобы производится посредством заявления, подаваемого потерпевшим в случаях, предусмотренных ст. 276 УПК. Отзыв жалобы является *in rem*, а не индивидуальным. Отзыв предварительно заявленной жалобы ведет к вынесению решения о прекращении уголовного дела на основании п. 1) части (1) ст. 391 УПК.

---

96 Этого вопроса мы коснемся ниже.

## 6.5. Процессуальные сроки применения медиации

Материальные и процессуальные нормы вроде бы касаются двух сроков, до которых может произойти примирение. Согласно ст. 109 УК, примирение может состояться с момента начала уголовного преследования и до удаления состава суда на совещание. Вместе с тем, исходя из того, что совещание – это институт, характерный для любого уголовного процесса, и особенно из того, что оно предусмотрено в ст. 339 УПК, а в ст. 413 отмечено, что общие правила рассмотрения дел в судах первой инстанции применяются и при рассмотрении апелляционной жалобы, нельзя утверждать, что примирение не может состояться при рассмотрении дела в апелляционном порядке.

С другой стороны, в части (5) ст. 276 УПК отмечается, что примирение (отзыв жалобы) имеет силу, если оно наступило до признания судебного решения окончательным. Решение судебной инстанции по уголовному делу приводится в исполнение со дня признания его окончательным<sup>97</sup>. Следовательно, исходя из соображений законодателя, указанных в ст. 466 УПК, примирение и медиацию можно осуществить (включая отзыв жалобы) и при рассмотрении дела в апелляционном порядке.

Таким образом, при системном анализе материальных и процессуальных норм можно сделать вывод, что медиация, следствием которой может стать заключение мирового соглашения, примирение или отзыв предварительно заявленной жалобы, может осуществляться до того момента, когда решение станет окончательным / подлежащим исполнению.

---

97 УПК, ст. 466 часть (1).



## 7. Применение медиации в частных случаях

---

### 7.1. Применение медиации в части гражданского иска

Гражданская сторона уголовного дела рассматривается вместе с существом дела. Вместе с тем есть различные частные случаи, касающиеся гражданского иска, они отражаются и на институте медиации.

Право гражданского истца обратиться к медиатору предусмотрено уголовно-процессуальными нормами<sup>98</sup>. Орган уголовного преследования и судебная инстанция обязаны сообщить лицу о его праве предъявить гражданский иск или прибегнуть к медиации для разрешения гражданского спора<sup>99</sup>.

Закон о медиации предусматривает, что к медиации между гражданским истцом и гражданским ответчиком применяются соответствующим образом положения, относящиеся к медиации гражданских споров<sup>100</sup>.

Медиация, завершившаяся мировым соглашением, ведет к отзыву гражданского иска. Отзыв может быть осуществлен в любой момент уголовного процесса, но до удаления судей в совещательную комнату для разрешения уголовного дела по существу<sup>101</sup>. Гарантией для стороны защиты является невозможность дальнейшего предъявления того же гражданского иска в ходе уголовного процесса<sup>102</sup>.

---

98 УПК, ст. 62 часть (1) п. 18<sup>1</sup>).

99 УПК, ст. 219 часть (9).

100 Закон № 137, ст. 35 часть (6).

101 УПК, ст. 224 часть (1).

102 УПК, ст. 224 часть (2).

Отказ от гражданского иска на стадии судебного разбирательства, принятый судебной инстанцией, препятствует повторному предъявлению данного иска в гражданском судопроизводстве<sup>103</sup>.

Примирение по гражданской стороне можно рассматривать совокупно с уголовной стороной или отдельно. Стороны могут найти взаимоприемлемое решение независимо от природы уголовного дела.

Гражданский иск не может зависеть от совершенного преступления, от того, имеется ли предварительно заявленная жалоба или допускают ли примирение материальные или процессуальные нормы. Следовательно, институт может применяться в любом уголовном деле, независимо от природы преступления.

## 7.2. Применение медиации в делах с участием несовершеннолетних

Предварительно следует отметить, что, даже если медиатор обязан соблюдать конфиденциальность информации, ставшей ему известной в ходе процесса медиации, эта обязанность неприменима тогда, когда разглашение информации имеет целью защитить высшие интересы ребенка<sup>104</sup>.

Материальные нормы предусматривают возможность примирения несовершеннолетнего и в случае тяжких преступлений<sup>105</sup>.

Не предусматриваются специальные нормы для процесса медиации в отношении несовершеннолетних.

Помимо того, что несовершеннолетний ребенок пользуется всеми правами, предусмотренными для свидетелей в процессе медиации, есть и определенные специфические особенности.

В ходе уголовного процесса медиацию может инициировать не только несовершеннолетний правонарушитель, но и законный представитель. Данные нормы предусмотрены в ст. 109 УК и ст. 276 УПК<sup>106</sup>.

---

103 Там же.

104 Закон № 137, ст. 6 часть (5).

105 УК, ст. 109 часть (1).

106 Относительно категорий лиц, участвующих в качестве законных представителей в уголовных делах, см. ст. 6 УПК.

Участие законного представителя в процессе медиации аналогично его участию в процессуальных действиях. Законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, подсудимого допускается к участию в уголовном деле с момента задержания или предварительного ареста, либо первого допроса несовершеннолетнего, который не арестован или не задержан, постановлением органа уголовного преследования. В момент допуска законного представителя несовершеннолетнего к участию в деле, ему вручается письменная информация о его правах и обязанностях. Законный представитель несовершеннолетнего может быть отстранен от участия в уголовном деле и заменен другим, если это возможно, если имеются основания полагать, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего ребенка<sup>107</sup>.

При отсутствии у подозреваемого, обвиняемого законного представителя из числа указанных лиц, орган уголовного преследования назначает его законным представителем орган опеки и попечительства<sup>108</sup>.

Закон о медиации устанавливает, что, если при проведении медиации по уголовным делам одна из сторон является несовершеннолетним лицом, участие педагога или психолога обязательно<sup>109</sup>. В данном случае есть сходные черты с уголовно-процессуальными нормами, требующими участия педагога или психолога в допросе несовершеннолетнего ребенка<sup>110</sup>.

Педагог или психолог вправе задавать вопросы несовершеннолетнему ребенку, а в конце процесса медиации знакомятся с протоколом.

Педагог или психолог должен обладать компетентностью и опытом работы с детьми. Как правило, это педагоги из учебных заведений или учреждений, имеющих прямое отношение к деятельности, связанной с детьми.

### 7.3. Применение медиации в случаях заключенных лиц

В случае заключенных лиц нет специальных норм, касающихся порядка осуществления медиации.

Естественно, в случае, когда подозреваемый или обвиняемый арестован и находится в заключении, недопустимо нарушение его права на медиацию,

---

107 УПК, ст. 480 часть (3).

108 УПК, ст. 77 часть (2).

109 Закон № 137, ст. 35 часть (3).

110 УПК, ст. 479 часть (2).

но в этом случае он должен быть проинформирован своим защитником и ему обеспечиваются условия для обращения и доступа к услугам медиации.

УПК отмечает, что администрация учреждения по содержанию задержанных или арестованных лиц обязана разрешать свидания лица, содержащегося под стражей, с его посредником в конфиденциальных условиях, без ограничения количества и продолжительности свиданий<sup>111</sup>.

ИК указывает в общих чертах порядок доступа медиатора к заключенному лицу<sup>112</sup>. В ведомственных документах предусмотрены условия доступа медиатора к заключенному лицу, которые аналогичны условиям, предусмотренным для адвокатов<sup>113</sup>.

Таким образом, медиатору следует подать заявление администрации учреждения, в котором содержится лицо. Заявление может быть также подано самим заключенным. Медиатор должен предъявить удостоверяющий личность документ, служебное удостоверение, документы, подтверждающие ходатайство / заключение договора о предоставлении соответствующих услуг.

## 7.4. Медиация с правопреемником умершего пострадавшего

Коллегия по уголовным делам ВСП рассмотрела вопрос о примирении правопреемника потерпевшего с подсудимым в случае смерти пострадавшего вследствие действий, вменяемых в вину подсудимому по уголовному делу, на основании ст. 109 УК<sup>114</sup>.

Согласно ВСП, этот вопрос возник в момент выделения национальной юриспруденцией двух тенденций при решении уголовных дел. В некоторых уголовных делах национальные инстанции отметили, что уголовный процесс прекращается на основании ст. 109 УК, в случае смерти пострадавшего вследствие действий, вменяемых в вину подсудимому, ведь национальное законодательство не запрещает это право, а правопреемника-

---

111 УПК, ст. 187 п. 7).

112 ИК, ст. 181.

113 См. Положение о порядке доступа адвокатов, нотариусов и медиаторов в пенитенциарные учреждения (Приложение к Приказу ДПУ № 419 от 6 сентября 2016 г.).

114 Решение ВСП о рассмотрении кассационной жалобы в интересах закона. 7 февраля 2019 г. Дело № 4-1ril-3/2019.

ми являются физические или юридические лица, которые в соответствии с законам наследуют права умерших физических лиц, они становятся участниками уголовного дела в порядке правопреемства и пользуются теми же процессуальными прерогативами и возможностями, что и заменяемые ими лица, но при этом осваивают собственные права, вытекающие из их статуса.

Другой подход национальных судов заключается в том, что примирение носит личный характер, следовательно, этим правом не может обладать правопреемник потерпевшего.

В результате рассмотрения ВСП отметила, что согласно ст. 81 УПК, в отличие от правового статуса законного представителя пострадавшего, потерпевшего, гражданского истца, подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, в отношении правопреемника потерпевшего законодатель не предусматривает «ограничения» при осуществлении прав и обязанностей потерпевшего, ведь согласно части (4) той же статьи правопреемник потерпевшего или гражданского истца участвует в уголовном деле вместо потерпевшего или гражданского истца. Из этого следует, что нет исчерпывающего перечня прав, которые должен осуществлять правопреемник потерпевшего.

Таким образом, согласно ВСП, в случае «наследования» правопреемником потерпевшего прав и обязанностей потерпевшего, без исключений (и ограничений), это лицо вправе осуществлять все права потерпевшего, включая право на примирение, предусмотренное в п. 13) ст. 60 УПК. В сегодняшней редакции ст. 109 УК, ст. 60 и ст. 81 УПК, правопреемник потерпевшего вправе примириться с подозреваемым, обвиняемым и подсудимым в предусмотренных законом случаях, при совокупном соблюдении всех условий примирения, и именно закон должен четко предусматривать возможность примирения по совершенному деянию, которое при этом является полным, окончательным и безоговорочным.





*Acest Ghid a fost elaborat cu suportul financiar al Programului Consiliului Europei „Promovarea unui sistem de justiție penală bazat pe respectarea drepturilor omului în Republica Moldova”, finanțat de Guvernul Norvegiei.*

*Этот Справочник был разработан при поддержке Программы Совета Европы «Содействие системе уголовного правосудия, основанной на уважении прав человека в Республике Молдова», финансируемой Правительством Норвегии.*

COUNCIL OF EUROPE



CONSEIL DE L'EUROPE