

Медиация как современный способ урегулирования споров

Аннотация: В статье исследуется сущность медиации как сравнительно инновационного метода урегулирования споров, а также правовые основы деятельности медиаторов.

Ключевые слова: медиация, спор, урегулирование, принципы, переговоры.

Mediation as a modern way to resolve disputes

Annotation: The article examines the essence of mediation, as a relatively innovative method for resolving disputes, as well as the legal basis for the activities of mediators.

Keywords: mediation, dispute, settlement, principles, negotiations.

Медиация сегодня стала популярным институтом практически во всех областях человеческой деятельности, где может возникнуть конфликт, как эффективное средство для его урегулирования. Само слово «медиация» произошло от латинского *mediare* – посредничать, занимать середину между двумя точками зрения либо сторонами, предлагать средний путь, держаться нейтрально, беспристрастно. Отсюда специфика медиации – она претворяется в жизнь с помощью нейтрального, беспристрастного третьего лица – медиатора, который избирается участниками конфликта.

Суть деятельности медиатора и самой процедуры медиации заключается в том, что посредник оказывает сторонам помощь в достижении соглашения по спору, в примирении на основе определенной техники ведения переговоров, навыков и знаний. В основе медиации лежат такие принципы, как добровольность, добросовестность, равноправие и сотрудничество сторон, беспристрастность и независимость медиатора, конфиденциальность, доверие.

Понимание сущности и значения медиации и посредничества необходимо в наше время широкому кругу лиц, поскольку они как способы альтернативного урегулирования и разрешения конфликтов, споров оказывают воздействие практически на все сферы современной жизни¹.

Обращение к медиатору и посреднику «не влечет для сторон негативных последствий, а наоборот, позволяет им сохранить доверительные отношения и продолжить деловое сотрудничество в результате найденного компромисса».

Достоинством медиации является возможность в любой момент до достижения итогового соглашения отказаться от начатого процесса урегулирования спора, не утрачивая права возобновления переговорного процесса. Этим медиация отличается, например, от судебной процедуры, когда отказ истца от иска влечет невозмож-

* ШМАТКОВ ИГОРЬ ИВАНОВИЧ, заведующий кафедрой гражданского права и гражданского процесса УО «Витебский государственный университет имени П.М.Машерова», кандидат юридических наук, доцент Shmatkov Igor Iv., Head of the Department of Civil Law and Civil Procedure of EE "Vitebsk State University named after P.M.Sherov," PhD in Law, Associate Professor

¹Бельская И.А. Теория и практика медиации (посредничества) в экономической сфере : учеб.-метод. пособие // И. А. Бельская [и др.] ; под ред. У. Хелльманна [и др.]. – Минск : Изд. центр БГУ, 2015 – 231 с.

ность в дальнейшем снова обратиться с тем же иском в суд. В то же время в медиации (посредничестве) не утрачивается возможность обращения в суд, если процедура оказалась неэффективной.

В научных и иных публикациях «родиной» медиации чаще всего называют США и Россию. А Беларусь, Литва или Польша почему-то не значатся в числе «колыбелей» внесудебных способов улаживания конфликтов, хотя в исторических документах можно найти иную информацию¹.

Хотя Беларусь и не претендует на роль исторической родины медиации, белорусская традиция применения медиации имеет достаточно давнюю историю. Как свидетельствуют древние белорусские исторические и литературные источники, «история применения этого вида разрешения спора на территории Беларуси насчитывает не одну сотню лет. Так, например, первое письменное упоминание о привлечении третьих лиц для участия в разрешении спора на территории Беларуси относится к началу XIII века и содержится в статье 33 Договора Смоленского, Витебского и Полоцкого княжеств с Ригой, Готландской землей и немецкими городами 1229 года. В частности, говорится, что «русину не дати пересуда ни в Риге, ни на Готском берегу, ни Немечичюже платити пересуда в Смоленске или у Князя, или у Тиуна, или урядили будут добрії мужи». Разрешение споров «добрыми мужами» является прообразом современной процедуры посредничества, однако имеет ряд отличий и специфических особенностей. Само значение слова «рядить», в отличие от понятия «судить», по мнению ряда исследователей судопроизводства древних славян, означало, что целью разбирательства являлось не рассмотрение спора в строгом соответствии с нормами законодательства, а прежде всего примирение сторон, создание некоего нового договора в отношении предмета спора.

Правовое регулирование проведения внесудебной медиации на территории Республики Беларусь осуществляется следующими нормативными актами: Законом Республики Беларусь от 12.07.2013 № 58-З «О медиации» (далее – Закон о медиации); Правилами проведения медиации, утвержденными постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28.12.2013 № 1150.

В рамках Европейского союза существует Директива 2008/52/ЕС Европейского парламента и совета от 21 мая 2008 г. относительно некоторых аспектов медиации в гражданских и коммерческих делах (далее – Директива о медиации), согласно которой медиация – «процесс, в котором две или более сторон спора прибегают к помощи третьей стороны с целью достижения соглашения о разрешении их спора вне зависимости от того, был ли этот процесс инициирован сторонами, предложен или назначен судом или предписывается национальным законодательством».

Нормативное определение понятия медиации в Республике Беларусь дано в статье 1 Закона о медиации, согласно которой медиация – переговоры сторон с участием медиатора в целях урегулирования спора (споров) сторон путем выработки ими взаимоприемлемого соглашения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Закона о медиации, медиация применяется при урегулировании споров, возникающих из гражданских правоотношений, в том числе в связи с осуществлением предпринимательской и иной хозяйственной (экономической) деятельности, а также споров, возникающих из трудовых и семейных правоотношений, если иное не предусмотрено законодательными актами или не

¹Каменков В.С. Где исторические корни медиации? // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. – 2012. – №3. – С. 70-75.

вытекает из существа соответствующих отношений¹. Медиация может быть проведена как до обращения сторон в суд в порядке гражданского или хозяйственного судопроизводства, так и после возбуждения производства по делу в суде. Особенности проведения медиации после возбуждения производства по делу в суде определяются процессуальным законодательством.

Но, к примеру, Закон Республики Казахстан «О медиации» предоставляет еще более широкое поле для медиации. «Сферой применения медиации являются споры (конфликты), возникающие из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, а также рассматриваемые в ходе уголовного судопроизводства по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести, если иное не установлено законами Республики Казахстан, и отношения, возникающие при исполнении исполнительного производства»⁴.

Как показывает опыт стран Европы, а также Австралии, Канады и США, участие профессионального посредника делает процесс разрешения споров очень эффективным. Например, в Японии и Китае решение спора до суда считается благоприятной практикой и всячески поощряется².

В качестве принципов в медиации (посредничества) можно выделить следующие: добросовестность и беспристрастность медиатора (посредника); полный контроль сторон над результатами процедуры; неконфронтационный характер процедуры; обширный круг возможных взаимоприемлемых решений спора; добровольность, неформальность, независимость; свобода воли, равенство сторон, сотрудничество; принцип самостоятельности сторон; удовлетворение взаимных интересов сторон и сохранение последующих партнерских отношений.

В документах международного характера отражен европейский подход к пониманию принципов медиации (посредничества). Так, рекомендуются принципы: беспристрастности, прозрачности, эффективности, справедливости, конфиденциальности, добровольности, внесудебного характера медиации, компетентности медиатора.

Тем самым существует самый широкий подход к определению возможных принципов медиации (посредничества). Выбор конкретных из них зависит от национальной модели.

Для медиации в Беларуси с учетом национальной специфики актуальны: добровольность; прозрачность процедуры; нейтральность и беспристрастность; конфиденциальность; с принятием равноправного решения; сотрудничество сторон. Согласно п. 1 ст. 3 Закона о медиации основными принципами являются: добровольность; добросовестность, равноправие и сотрудничество сторон; беспристрастность и независимость медиатора; конфиденциальность.

Заслуженный юрист Республики Беларусь Каменков В.С. в медиации признает приоритет следующих принципов: диспозитивности и движения процедуры медиации в зависимости от взаимодействия сторон; законности; сотрудничества; равноправия сторон; допустимости осуществления процедуры медиации только на основании специального соглашения о процедуре медиации; обязательности для сто-

¹О медиации [Электронный ресурс] :ЗаконРесп. Беларусь, 12июля 2013 г., № 58-З : в ред. Закона от 05.01.2016 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

²Каменков В.С. Посредничество как способ разрешения экономических споров / В.С. Каменков, А.А. Коробейников // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. – 2005. – № 4. – С. 28-29.

рон условий заключенной ими мировой сделки; конфиденциальности; независимости и беспристрастности и др.¹

В Российской Федерации процедура медиации применяется в арбитражных и гражданских судах и регламентируется Федеральным законом № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», вступившим в силу с 1 января 2011 года².

В статье 3 данного Закона медиация осуществляется на основе принципов добровольности, конфиденциальности, сотрудничества и равноправия сторон, беспристрастности и независимости медиатора.

А, к примеру, в венгерском законодательстве основное внимание уделяется принципу добровольности и беспристрастности медиатора. В свою очередь в Австрии существуют четыре принципа медиации: профессионализм, нейтральность, направленность на результат, ответственность сторон в разрешении спора.

В соответствии с п.3 ст.1 Закона о медиации медиатор – физическое лицо, отвечающее требованиям Закона о медиации, участвующее в переговорах сторон в качестве незаинтересованного лица в целях содействия им в урегулировании спора (споров).

Согласно Директиве о медиации, медиатор – любое третье лицо, привлеченное к осуществлению медиации эффективным, объективным и компетентным образом, вне зависимости от наименования или профессии данного третьего лица.

Основными требованиями, предъявляемыми к медиатором являются: физическое лицо, имеющее высшее юридическое или иное высшее образование, прошедшее подготовку в сфере медиации в порядке, устанавливаемом Министерством юстиции Республики Беларусь, либо имеющее опыт работы в качестве примирителя в соответствии с процессуальным законодательством, получившее свидетельство медиатора, выдаваемое Министерством юстиции Республики Беларусь на основании решения Квалификационной комиссии по вопросам медиации.

На основании вышеизложенного, медиатором может стать не только юрист, адвокат, но и представители других профессий, например педагоги, экономисты, психологи и др. Считаем это требование некорректным. Закон о медиации содержит общие требования к медиаторам как в хозяйственном, так и в гражданском процессе, однако, на наш взгляд, специфика споров предусматривает градацию по образованию и навыкам медиатора, исходя из специфики спора, который предстоит урегулировать. Так, медиатор, имеющий образование педагога или психолога, не может эффективно осуществлять свою деятельность в хозяйственном процессе, так же как и медиатор, имеющий образование экономиста, не может достичь высоких результатов в некоторых гражданских спорах.

Как и в Республике Беларусь, так и в Российской Федерации существует программа подготовки медиаторов как в форме прохождения обучения по программе подготовки медиаторов, так и в форме дополнительной профессиональной образо-

¹Каменков В.С. Посредничество как способ разрешения экономических споров / В.С. Каменков, А.А. Коробейников // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. – 2005. – № 4. – С. 28-29.

²Федеральный закон Российской Федерации Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации) от 27.07.2010. № 193-ФЗ : в ред. Федерального закона от 23.07.2013 // КонсультантПлюс. Россия / ЗАО «Консультант Плюс». – М., 2019.

вательной программе профессиональной переподготовки, которые завершаются итоговой аттестацией и выдачей документа о повышении квалификации (прохождения обучающих курсов), форма которого определяется организацией, осуществляющей подготовку медиаторов. По итогам данного обучения выдается свидетельство медиатора, которое позволит профессионально заниматься медиативной практикой.

На наш взгляд, с целью распространения научных знаний о медиации в целом и об особенностях применения данного альтернативного способа разрешения споров в частности, следует ввести специальный факультативный курс по медиативному образованию в высших учебных заведениях, чтобы будущие специалисты имели возможность самоопределения и дальнейшей специализации во время обучения.

В образовательный процесс по медиативному образованию необходимо включить не только теоретические знания, но и практический опыт. Теоретической базой должны стать отдельные юридические дисциплины, а также психология, конфликтология и т.д. Практикоориентированная часть обучения должна состоять из различных тренингов по ведению переговоров, разрешению конфликтов и т.д. Перечисленные меры, на наш взгляд, позволят обеспечить более эффективную подготовку кадров в данной сфере.

Список литературы:

1. Бельская И.А. Теория и практика медиации (посредничества) в экономической сфере : учеб.-метод. пособие // И. А. Бельская [и др.] ; под ред. У. Хелльманна [и др.]. – Минск : Изд. центр БГУ, 2015 – 231 с.
2. Елисеева А.А. Институт медиации в условиях инновационного развития российского общества // Журнал российского права. – 2011. – №9. – С. 34 - 39.
3. Каменков В.С. Посредничество как способ разрешения экономических споров / В.С. Каменков, А.А. Коробейников // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. – 2005. – № 4. – С. 28 – 29.
4. Каменков В.С. Где исторические корни медиации? // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. – 2012. – №3. – С. 70-75.