

*Санджиева Ц.В.,
студент 3 курса магистратуры,
программа «Корпоративный юрист» ФГБОУВО «РГУП»
Россия, г. Москва*

МОДЕЛИ МЕДИАЦИИ В РАЗВИТЫХ СТРАНАХ МИРА

***Аннотация.** Настоящая статья освещает зарубежный опыт регулирования процедуры медиации как альтернативного способа решения правовых конфликтов. Также приводятся различные основания для выделения моделей медиации.*

***Ключевые слова:** медиация, медиатор, модель, альтернативное решение споров.*

***Annotation:** This article highlights foreign experience in the regulation of mediation procedures as an alternative way of solving legal conflicts and provides various reasons for highlighting mediation models.*

***Key words:** Mediation, mediator, model, alternative dispute resolution.*

Современная правовая наука характеризуется поиском новых, действенных способов влияния на общественные процессы, поведение людей и решение правовых споров и конфликтов. Традиционно наше общество активнее обращается к судебным процедурам разрешения споров, где присутствует строго регламентированная законодательством процессуальная форма. В тоже время, в зарубежных странах уже давно сформировалась практика альтернативного разрешения споров, в частности с использованием медиации. Поэтому, на сегодняшний день исследование моделей медиации в развитых странах является актуальным направлением научного поиска.

Медиация относится к универсальным способам альтернативного

разрешения споров, которая динамично развивается и используется во всем мире. Такая процедура обходит судебные инстанции и позволяет достичь договоренности на основе добровольных договоренностей сторон, консенсуса. В современном ее понимании медиация берет свое начало со второй половины XX в., получив признание в странах англосаксонской системы права (США, Австралии, Великобритании), и лишь позже она постепенно начала распространяться и в других странах¹. Изначально медиативные процедуры применялись исключительно при разрешении семейных конфликтов. С течением времени медиация стала использоваться и при решении конфликтов другой природы, например, в публичной, коммерческой сферах.

Согласно статистическим данным, США и другие страны англосаксонской правовой системы опережают другие государства по количеству споров, которые удается разрешить без привлечения суда. Стоит отметить, что преимуществ у медиации гораздо больше, чем недостатков. Прежде всего, это эффективность и скорость, которые заключаются в том, что договоренности, достигнутые сторонами в процессе проведения медиации, исполняются гораздо чаще, чем судебные решения, и при желании спор можно урегулировать иногда и за несколько часов или несколько дней, в худшем случае за несколько месяцев, в отличие от судебного процесса, который может длиться иногда годами.

В целом, в юридической литературе выделяют различные модели медиации, которые отличаются процедурой рассмотрения, отражают разнообразные теории, виды и стратегии. Так, в зависимости от роли медиатора в процедуре медиации зарубежные исследователи выделяют четыре модели медиации:

а) «модель спасителя», где медиатор не имеет специальных

¹ Комольцева Е.О. Медиация, как способ разрешения конфликтов // Вестник магистратуры. 2015. № 1-3 (40). С. 22, 23.

профессиональных знаний и навыков, но помогает решить незначительные, преимущественно бытовые конфликты;

б) модель, в которой медиатор играет роль посредника и выступает третьей стороной в споре. Он создает атмосферу конструктивного сотрудничества и заботится о корректном отношении сторон друг к другу, способствует реалистичной оценке ситуации сторонами, принятию адекватного решения;

в) модель, где медиатор для решения конфликта может использовать любые средства и методы, в том числе и манипулировать сторонами;

г) модель, где медиатор выступает в качестве организатора разрешения конфликта. Это самая распространенная современная модель медиации².

В зависимости от количества медиаторов, которые берут участие в процедуре примирения, можно выделить модель одного медиатора и коллективную медиацию. Поскольку медиация является непростой процедурой, то совместное посредничество имеет множество преимуществ лишь в том случае, если все медиаторы профессионально совместимы и знают, как работать вместе, поскольку так они дополняют друг друга, имеют возможность распределить между собой задачи, выработать стратегию разрешения спора вместе, а также сравнить свое восприятие информации, предоставленной сторонами. Модель одного посредника, по нашему мнению, является более эффективной в сравнении с предыдущей в том случае, если медиаторы не знакомы друг с другом.

В развитых странах по-разному решается и вопрос о статусе медиатора. Так, Австрия одна из немногих стран, где профессия медиатора внесена в номенклатуру профессий, а законом урегулированы вопросы о подготовке медиаторов. Соответственно, медиатором может быть лицо, которое достигло 28 лет, имеет профессиональную квалификацию, заслуживает доверия и

² Faulkner R., Haselgrove-Spurin C., Thomas G. R. Mediation Methods for Mediators and Client Representatives (5th Edition). Dallas: Nationwide Mediation Academy, 2006. P. 10.

застраховало свою гражданско-правовую ответственность³.

В отличие от австрийского законодательства, Гражданский процессуальный кодекс Польши устанавливает минимальные требования к медиаторам. Согласно ст. 1832 § 1 Гражданского процессуального кодекса, медиатором может быть любое физическое лицо, имеющее полную гражданскую правоспособность и пользующееся всеми гражданскими правами. При этом медиатором может быть не только лицо, внесенное в список медиаторов, но и индивидуально назначенное по конкретному делу⁴. То есть, стороны по своему усмотрению могут наделить полномочиями любого медиатора, указав на это в договоре.

В зависимости от того, кто выступает в роли медиатора, можно выделить следующие модели медиации:

1. Судебная медиация. В некоторых странах медиация рассматривается как часть судопроизводства, поэтому она проводится судьей, который имеет соответствующую подготовку, навыки и не отвечает за вынесение решения по делу. В частности, суд вправе по своей инициативе прекратить посредничество, если обнаружатся признаки нарушения надлежащего осуществления этой процедуры. Соглашение, которого достигли стороны в ходе медиации, утверждается судом. В зависимости от субъекта, выступающего в роли посредника, судебная медиация может проводиться судьями и непосредственно посредниками, медиаторами.

Так, в Канаде в Апелляционном суде Квебека медиацию вправе проводить судьи. При этом у сторон сохраняется право выбора – обратиться к частному медиатору, участвующему в программе судебной медиации, или к судье-медиатору⁵. Гармоничным компонентом системы правосудия является

³ Федеральный закон Австрии от 2003 года «О медиации в гражданских делах» [Bundesgesetz über Mediation in Zivilrechtssachen] // Bundesgesetzblatt für die Republik Österreich. Teil I. 6. Juni 2003. № 29/2003.

⁴ Закон Польши от 28.06.2005 «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Польши и некоторые другие законы» [Ustawa z dnia 28 lipca 2005 г. o zmianie ustawy – Kodeks postępowania cywilnego oraz niektórych innych ustaw] // Dz.U. 2005. № 172. poz. 1438.

⁵ Отис Л., Райтер Э. Х. Медиация в стенах суда // Медиация и право. 2011. № 1. С. 21.

медиация в Германии.

2. Адвокатская медиация. Соответственно в роли медиатора выступает лицо, имеющее право на занятие адвокатской деятельностью. Однако ученые утверждают, что адвокат, который является представителем одной из сторон, уже не может осуществлять процедуру примирения, поскольку здесь возникает конфликт интересов. Для примера, в Италии ассоциации адвокатов вправе создавать свои организации по предоставлению услуг медиации. Более того, организации внесены в реестр, могут предлагать услуги медиации в режиме «он-лайн»⁶.

3. Нотариальная медиация. В роли посредника выступает нотариус, который помогает сторонам достичь согласия, и надлежащим образом оформить договоренность. Такая разновидность медиации является не очень популярной.

4. Собственно профессиональная медиация. В большинстве стран существуют сообщества медиаторов, деятельность которых регулируется внутренним актом. Так, в США действуют государственные и частные службы медиации.

Мы считаем, что именно последняя модель медиации является наиболее эффективной, и могла бы быть введена и в национальное законодательство. Это объясняется тем, что лицо, прошедшее специальную подготовку в направлении медиации, имеет больше шансов положительно разрешить конфликт, с максимальной пользой для сторон. В зависимости от того, на какой стадии конфликта стороны обращаются за помощью к медиатору, можно выделить досудебную и судебную медиацию. Говоря о классификации моделей медиации, необходимо обратить внимание на различия в нормативных подходах разных стран к решению этого вопроса. Так, для Австрии и Болгарии характерна модель широкого и детализированного

⁶ Лисицын В.В. Медиация: примирительное урегулирование коммерческих споров в России (прошлое и настоящее, зарубежный опыт). М.: Радуница, 2010. С. 43.

нормативного правового обеспечения медиации. Целью такого детального регулирования является обеспечение исчерпывающей правовой определенности в этой сфере (в том числе разграничение медиации и других профессиональных юридических услуг) и защита прав потребителей, содействие развитию института медиации.

Модель нормативно-правовой минимализации в обеспечение медиации характерно для Великобритании и Нидерландов. Эта модель характеризуется ограниченным объемом правовых стимулов к применению медиации, что дает возможность для ее развития и творческого процесса. Правовое регулирование ограничивается только закреплением принципов медиации, требований, предъявляемых к медиаторам, механизмам предупреждения злоупотреблений. При этом определение алгоритма проведения процедур медиации отнесено к самостоятельной компетенции медиативных организаций. Учитывая наши правовые реалии, идеальной моделью медиации в РФ могла бы стать модель детализированного нормативного обеспечения, что помогло бы, в том числе и популяризировать данный институт среди населения.

В общем, процесс медиации, как и любой другой процесс, имеет свои правила, хоть он и не такой формализованный как судебный процесс. Он состоит из ряда последовательных этапов, которые стороны должны постепенно проходить, чтобы добиться положительного результата и заключить сделку.

В зависимости от метода и отношения к процессу можно выделить три модели медиации: факультативную (по выбору сторон); медиацию, основанную на постановлении судьи во время судебного процесса; и обязательную (в этом случае стороны вправе обратиться к судье только в случае, если попытка медиации была безуспешной).

Такого рода медиация регламентирована законодательством многих зарубежных стран. Например, в Италии законодательным декретом в 2010 году № 28 была введена в действие ст. 60 Закона от 18 июня 2009 года № 69 в

сфере медиации, которая направлена на примирение по гражданским и торговым спорам. Цель внедрения медиации заключалась, прежде всего, в уменьшении притока новых дел в судебную систему страны, граждане получали более простой, быстрый и дешевый инструмент для урегулирования споров⁷.

С 21 марта 2011 г. в Италии обязательная медиация применяется в спорах относительно вещных прав; раздела имущества; наследования; брачных договоров; договоров аренды; бесплатного предоставления в пользование (на основании нотариально удостоверенного акта); аренды предприятий; возмещения вреда в связи с ответственностью медицинских работников и учреждений и клеветой в печати или других средствах договоров страхования, банковских и финансовых договоров.

Похожие положения содержатся и в бельгийском законодательстве. Закон различает два вида медиации – добровольную медиацию и медиацию, предложенную судом. Добровольная медиация – это процесс, на который стороны соглашаются по собственной воле, несмотря на возможность применения судебной или арбитражной процедуры. Инициированная судом медиация – это процедура, которая может быть назначена судом, как по запросу сторон, так и по собственной инициативе⁸.

Таким образом, развитые страны быстро продвигаются вперед в развитии исследований и обучения в сфере способов альтернативного урегулирования споров. В конечном итоге, это приведет к внедрению и эффективному применению медиативных процедур в решении широкого диапазона конфликтов и неоднозначных ситуаций. Можно констатировать, что, несмотря на некоторое недоверие к медиации, она хорошо работает в современных условиях, может успешно применяться в разрешении противоречий и конфликтов в разнообразных отраслях права. Медиация

⁷ Гайдено Шер Н.И. Обязательная медиация: опыт Италии // Третейский суд. 2011. № 1. С. 156.

⁸ Нельсон Р. Мировые достижения в области разрешения конфликтов // Третейский суд. 2000. № 6. С. 8.

является необходимой составляющей развития демократического, гражданского общества и одним из эффективных способов обеспечения законных прав граждан.

Библиография:

1. Faulkner R., Haselgrove-Spurin C., Thomas G.R. Mediation Methods for Mediators and Client Representatives (5th Edition). Dallas: Nationwide Mediation Academy, 2006. P. 10.

2. Гайденко Шер Н.И. Обязательная медиация: опыт Италии // Третейский суд. 2011. № 1. С. 156.

3. Закон Польши от 28.06.2005 «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Польши и некоторые другие законы» [Ustawa z dnia 28 lipca 2005 г. o zmianie ustawy – Kodeks postępowania cywilnego oraz niektórych innych ustaw] // Dz.U. 2005. № 172. poz. 1438.

4. Комольцева Е.О. Медиация, как способ разрешения конфликтов // Вестник магистратуры. 2015. № 1-3 (40). С. 22, 23.

5. Лисицын В.В. Медиация: примирительное урегулирование коммерческих споров в России (прошлое и настоящее, зарубежный опыт). М.: Радуница, 2010. С. 43.

6. Нельсон Р. Мировые достижения в области разрешения конфликтов // Третейский суд. 2000. № 6. С. 8.

7. Отис Л., Райтер Э.Х. Медиация в стенах суда // Медиация и право. 2011. № 1. С. 21.

8. Федеральный закон Австрии от 2003 года «О медиации в гражданских делах» [Bundesgesetz über Mediation in Zivilrechtssachen] // Bundesgesetzblatt für die Republik Österreich. Teil I. 6. Juni 2003. № 29/2003.