

## МЕДИАЦИЯ КАК АЛЬТЕРНАТИВНАЯ ПРОЦЕДУРА УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ

**Аннотация.** Медиация является эффективным способом урегулирования конфликтов, позволяющим не только оптимально разрешить проблемы сторон спора, но и уменьшить нагрузку в работе судей. Цель статьи – рассмотреть понятие и признаки медиации, проблемы введения института в Беларуси.

**Summary.** Mediation is an effective way of conflict settlement, allowing both parties to optimally settle issues of dispute and to lessen the load of judges. The aim of this article is to discuss definition and distinctive features of mediation, problems of development of this institution in Belarus.

**Ключевые слова:** медиация, альтернативное разрешение споров.

**Keywords:** mediation, alternative dispute resolution.

Традиционно конфликты разрешаются либо силовым методом, либо с использованием судебных процедур. Люди предпочитают разрешать конфликты, используя силовые структуры или через суд, но к последне-

му прибегают гораздо реже, чем для этого появляется потребность, ввиду значительных временных и финансовых затрат. Из опыта разрешения конфликтов становится все более очевидным, что силовое решение – это временное и очень дорогое решение. Что же касается судебной процедуры, то, очевидно, что конфликтов гораздо больше, чем возможно урегулировать, имея различные законы, инструкции или конвенциональные нормы. Именно поэтому в последнее время все чаще обсуждается вопрос возможности разрешения конфликтов путем использования альтернативных методов разрешения споров.

Альтернативные способы разрешения споров — собирательный термин, обозначающий различные способы разрешения споров, альтернативные традиционному судебному разбирательству. Этот термин стал применяться в США для обозначения неформальных и более гибких процедур урегулирования конфликтов, которые возникли как альтернатива сложному и тяжеловесному государственному правосудию. К таким процедурам относят посредничество, доарбитражное производство, независимое заключение эксперта, арбитраж, примирительное производство, переговоры, медиацию и т.п. [1, с. 45].

Медиация определяется учеными как альтернативный способ разрешения спора на основе выработки сторонами взаимоприемлемого и исполнимого решения при участии беспристрастного, нейтрального и независимого лица – медиатора, содействующего сторонам спора в поиске, выработке и принятии решения, основанного на интересах и потребностях сторон спора.

В последние годы термин «медиация» становится все более широко известным и даже привычным в юридической сфере не только за рубежом, но и в нашей стране. Медиация получила значительное развитие в государствах-членах Европейского Союза, Великобритании, США. В настоящее время медиация активно развивается и на постсоветском пространстве.

Что касается нашей страны, то Закон Республики Беларусь от 12.07.2013 г. № 58-З «О медиации» (далее – Закон о медиации), подготовленный с ориентацией на лучшую мировую практику и определяющий правовые основы применения как внесудебной, так и судебной медиации, направленный на создание благоприятных условий для ее развития, вступил в силу 24 января 2014 г.

Закон о медиации обеспечил соблюдение международных стандартов правового регулирования данной сферы общественных отношений, которые нашли свое выражение главным образом в Типовом законе ЮНСИТРАЛ от 24.06.2002 г. «О международной коммерческой согласительной процедуре» [2] и Директиве Европейского парламента и Совета Европей-

ского союза от 21 мая 2008 г. № 2008/52/ЕС «О некоторых аспектах медиации в гражданских и коммерческих делах» [3].

В частности, принцип соблюдения международных стандартов в создании правового института медиации требует отражения в национальных законах о медиации общепризнанных принципов медиации, таких как добровольность, конфиденциальность, равенство сторон, независимость и беспристрастность медиатора, и гарантий их реализации; системы мер, направленных на обеспечение качества медиации; мер, направленных на обеспечение исполнения соглашений, достигнутых в результате медиации [3].

Основными принципами медиации как способа разрешения споров Закон о медиации [4, ст. 3], Правила проведения медиации, утвержденные постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28.12.2013 г. № 150 [5, п. 4] называют добровольность, добросовестность, равноправие и сотрудничество сторон, беспристрастность и независимость медиатора, конфиденциальность.

Медиация – добровольный процесс, который контролируется самими сторонами. Ни одну сторону нельзя принудить к участию в медиации. Выйти из процесса на любом этапе или продолжать медиацию – персональное решение каждого участника. Согласие с результатом медиации также сугубо добровольное. Принцип добросовестности обеспечивает, что пользование своими правами стороны осуществляют честно и добросовестно, вырабатывают реалистичные условия урегулирования спора и выполняют достигнутые договоренности.

Принцип равноправия и сотрудничества сторон в медиации проявляется наиболее ярко, поскольку сама процедура может быть осуществлена исключительно при взаимном волеизъявлении сторон, в отличие от процедуры судебной. То же касается и процессуальных прав сторон непосредственно при ее проведении. Обе стороны пользуются равными правами, им предоставлены равные возможности. Медиатор не вправе своими действиями ставить какую-либо из сторон в преимущественное положение, равно как и умалять ее права. Медиатор не обладает начальственными полномочиями. Он не принимает никаких решений, стороны самостоятельно принимают решения, направленные на удовлетворение их частных интересов и основанные на чувстве справедливости, как оно представляется каждой из них. Кроме того, в медиации существует возможность обратиться к вопросам, которые вначале не были подняты. Как правило, это не совсем ясно сформулированные, не до конца осознанные, т.е. более глубоко лежащие вопросы внутреннего содержания конфликта. Они не всегда, с правовой точки зрения, нужны в судебных разбирательствах, но именно в них может быть личная заинтересованность участников конфликта. Внутреннее

содержание и интересы становятся в медиации более внятными и ясными, таким образом, и соглашения начинают обретать форму конкретных действий. Поэтому в медиации больше шансов обрести взаимопонимание конфликтующими сторонами, а, значит, и больше шансов устранить причины и минимизировать негативные последствия конфликта.

Нейтральность и беспристрастность выражается в том, что эмоционально медиатор не присоединяется к какой-то стороне и не заинтересован в выигрыше одной из них. Медиатор не может судить и оценивать. Если это происходит – он уже не медиатор, а еще одна сторона, еще один участник конфликта. При всем этом медиатор оснащён обширным арсеналом разнообразных методических средств и техник, с помощью которых он организует переговоры между участниками конфликта. Главная задача медиатора - помочь сторонам достичь согласия. В том, что медиатор не берет ответственность за решения, к которым придут стороны, а только организует процесс, и заключается основное отличие медиации от судебной процедуры, где решение принимается судьей. Суд, как известно, принимает решение исходя из норм действующего права, что не всегда гарантирует удовлетворенность решением обеих сторон конфликта, и в случае недовольства решением суда стороны не будут стремиться его выполнить.

Гласности судебного разбирательства дела противопоставляется конфиденциальность медиации. Требования конфиденциальности обсуждаемой информации распространяются как на стороны, если они не договорились об ином, так и на медиатора. Конфиденциальным является как сам факт проведения медиации, который не должен быть известен лицам, не участвующим в ней, так и информация, полученная участниками в ходе медиации. Информация из медиации не может использоваться сторонами в качестве доказательств в возможном судебном заседании по данному делу в случае недостижения соглашения об урегулировании спора.

Важнейшим принципом медиации, который не закреплен в Законе о медиации, но объективно существует и делает их привлекательными для сторон, является удовлетворение взаимных интересов сторон, что влечет возможность сохранения последующих партнерских отношений. В медиации конфликт урегулируется без установления правой и неправой стороны, степени их вины в сложившихся конфликтных обстоятельствах. Обращение к медиатору не влечет для сторон негативных последствий, а предоставляет им возможность сохранить доверительные отношения и продолжить деловое сотрудничество в результате найденного компромисса. Стороны сами пытаются найти более подходящее для них решение. Такой подход увеличивает вероятность того, что, однажды урегулировав правовой конфликт, стороны будут способны и дальше сохранять деловые отношения, не допуская новых споров.

К сожалению, следует отметить, что без законодательной поддержки инициатива по развитию медиации может так и остаться исключительно в теоретической плоскости. Возможными законодательными мерами, направленными на обеспечение более активного использования медиации, могут стать введение обязательной медиации по отдельным категориям гражданских и экономических споров, закрепление права суда направить стороны в процедуру медиации, определение в законодательстве негативных последствий сторон для сторон, нарушающих медиативные соглашения и уклоняющихся от медиации. Российские специалисты полагают, что в случае введения принудительной медиации многие со временем оценят ее преимущества и станут обращаться к медиации добровольно [6, с. 15]. Кроме того, суд должен занимать активную позицию в популяризации медиации как альтернативного способа разрешения конфликта. Только активная позиция суда будет способствовать росту ее популярности и соответственно снижению нагрузки на судебную систему. Таким путем в своем развитии идет Германия, где судебная медиация является движущей силой для развития внесудебной. Опыт Российской Федерации также иллюстрирует, что внесудебная медиация без ее поддержки государственным судом недостаточно жизнеспособна [7].

Медиация – это, казалось бы, всего лишь один из многих способов альтернативного разрешения споров, но в силу своей уникальности именно она ведет к исчерпанию конфликта, создает условия для восприятия сторонами не только результата, но и самой процедуры как справедливой и обращенной к их потребностям. Сегодня медиация востребована не только в Беларуси, но и во всем мире несоразмерно меньше, чем это должно быть. Даже количество разрешаемых этим методом экономических споров между хозяйствующими субъектами, где медиация должна быть вне конкуренции, не столь велико, как могло бы быть. В то же время отмечается эффективность и экономическая целесообразность использования медиации при разрешении споров, длительное время находившихся в судах [8]. Полагаем, активное использование медиации – это вопрос изменения культуры поведения в конфликте, а такие процессы, несомненно, требуют времени.

### Литература

1. Посредничество (медиация) в хозяйственных судах Республики Беларусь / Т.В. Адамова [и др.]; под ред. В.С. Каменкова. – Минск: Дикта, 2011. – С. 45.
2. Типовой закон ЮНСИТРАЛ «О международной коммерческой согласительной процедуре», 24.06.2002 г. [Электронный ресурс]: – Режим доступа: [http://www.mediacion.com/wp-content/uploads/2018/07/2002\\_UNCITRAL\\_Model\\_law\\_rus.pdf](http://www.mediacion.com/wp-content/uploads/2018/07/2002_UNCITRAL_Model_law_rus.pdf). – Дата доступа: 07.11.2018.
3. Директива 2008/52/ЕС Европейского парламента и Совета Европейского союза относительно некоторых аспектов медиации в гражданских и коммерческих делах»

- [Электронный ресурс]: [принята в г. Брюсселе 21.05.2008]. – Режим доступа: [http://www.mediacia.com/wp-content/uploads/2018/07/Directive\\_2008\\_rus.pdf](http://www.mediacia.com/wp-content/uploads/2018/07/Directive_2008_rus.pdf). – Дата доступа: 07.11.2018.
4. О медиации [Электронный ресурс]: Закон Респ. Беларусь, 12 июля 2013 г., № 58-3 // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2018.
  5. Об утверждении Правил проведения медиации [Электронный ресурс]: постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 28 декабря 2013 г., № 1150 // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2018.
  6. Шамликашвили, Ц.А. Медиация в коммерческих спорах / Ц.А. Шамликашвили // Право и экономика. – 2009. – № 1. – С. 15.
  7. Каменков, В.С. Постатейный комментарий к Закону Республики Беларусь от 12.07.2013 г. № 58-3 «О медиации» [Электронный ресурс] / В.С. Каменков, И.А. Бельская // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2018.
  8. Афонский, С.Н. Применение медиации в практической деятельности суда первой инстанции [Электронный ресурс] / С.Н. Афонский // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2018.