ФОРМИРОВАНИЕ СИСТЕМЫ АЛЬТЕРНАТИВНЫХ МЕХАНИЗМОВ РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ В СЕРБИИ

ШРАМ Валерий Павлович, старший научный сотрудник отдела гражданского законодательства иностранных государств Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, кандидат экономических наук

117218, Россия, г. Москва, ул. Большая Черемушkinsкая, 34

E-mail: foreign@izak.ru

Статья посвящена анализу формирования системы альтернативных механизмов разрешения споров в Сербии как одного из инструментов стимулирования развития предпринимательской деятельности и противодействия коррупции. Рассматриваются такие законные способы разрешения споров, не предусматривающие обращения конфликтующих сторон в суды, как переговоры сторон, медиация, арбитраж (третейское разбирательство) и Суд чести при Хозяйственной палате Сербии, а также другие примирительные процедуры. Одним из основных признаков, по которым можно классифицировать несудебные способы разрешения споров, является участие в них третьих лиц. К их числу сербское законодательство относит участвующих в примирительных процедурах медиаторов, омбудсменов, государственных правозащитников (уполномоченных по защите прав и интересов государства), судей, адвокатов. Особое внимание уделяется медиации как комплексу добровольных способов урегулирования споров конфликтующих сторон с участием третьих лиц. Медиация проводится по доброй воле конфликтующих сторон медиатором, который стремится разрешить споры посредством мирового соглашения. В статье рассматривается механизм досудебного урегулирования споров между конфликтующими сторонами. Особое внимание уделяется анализу досудебного урегулирования споров между родителями несовершеннолетних детей, принявших решение о разводе. В Сербии важную роль в формировании альтернативных механизмов разрешения споров хозяйствующих субъектов играет Хозяйственная палата Сербии, при которой действуют Суд чести и Арбитражный суд. В их компетенцию входит разрешение споров посредством медиации.

Ключевые слова: альтернативное разрешение споров, медиация, принципы медиации, примирительные процедуры, омбудсмен, государственный правозащитник, Хозяйственная палата, Суд чести, Арбитражный суд, Кодекс деловой этики, Кодекс корпоративного управления.

THE FORMATION OF A SYSTEM OF ALTERNATIVE DISPUTE RESOLUTION MECHANISMS IN SERBIA

V. P. SHRAM, senior research fellow of the department of civil legislation of foreign countries of the Institute of Legislation and Comparative Law under the Government of the Russian Federation, candidate of economic sciences

34, Bolshaya Cheremushkinskaya st., Moscow, Russia, 117218

E-mail: foreign@izak.ru

The article is devoted to the analysis of the formation of a system of alternative dispute resolution mechanisms in Serbia as one of the instruments stimulating the development of entrepreneurship and combating corruption. The author considers such non-judicial legitimate methods of dispute resolution as negotiations of the parties, mediation, arbitration (binding arbitration) and the court of honor at the Economic chamber of Serbia, as well as other conciliation procedures. One of the main characteristic by which non-judicial methods of dispute resolution can be classified is the participation in them of third parties. The Serbian law relates to them participation of mediators in the reconciliation procedures, ombudsmen, state rights activists (authorized to protect the rights and interests of the state), judges, lawyers. Special attention is paid to mediation as a set of voluntary modes of settlement of the conflicting parties with the participation of third parties. The mediation is conducted on the good will of the conflicting parties by the mediator who seeks to resolve disputes through a settlement agreement. Under the law mediation can be realized by mediators, ombudsmen, state rights activists (authorized to protect the rights and interests of the state) who are trained by judges and lawyers. The article discusses the mechanism of pre-trial dispute settlement between the conflicting parties. Special attention is paid to the analysis of pre-trial settlement of disputes between parents of minor children decided to divorce. In Serbia an important role in the formation of alternative dispute resolution mechanisms of economic entities plays a chamber of Commerce of Serbia under which exists the court of honor and court of arbitration. Their competence includes the resolution of disputes through mediation.

Keywords: alternative dispute resolution, mediation, principles of mediation, conciliation, Ombudsman, state rights activists, chamber of Commerce, court of honor, court of arbitration, code of business conduct, corporate governance code.

DOI: 10.12737/23477

В Сербии одним из инструментов создания благоприятной среды для развития предпринимательской деятельности и противодействия коррупции является система альтернативных механизмов разрешения споров. Согласно Закону о посредничестве

при разрешении споров от 23 мая 2014 г. (далее — Закон о посредничестве) к числу альтернативных механизмов урегулирования споров между конфликтующими сторонами относятся медиация, арбитраж (третейское разбирательство) при Хозяйственной палате

Сербии, суд чести при Хозяйственной палате Сербии, другие примирительные процедуры¹.

В соответствии с Законом о посредничестве медиация является особой формой примирения сторон, которая способствует альтернативному разрешению споров. Посредничество (медиация) является таким процессуальным действием, которое все спорные вопросы стремится разрешить посредством мирового соглашения при помощи одного или нескольких медиаторов.

Посредник-медиатор является третьим нейтральным лицом, которое осуществляет альтернативное разрешение споров между конфликтующими сторонами на основе принципов посредничества. Посредниками могут быть судьи, адвокаты и другие известные специалисты в различных областях права в зависимости от вида спорных отношений. Медиаторы должны стремиться урегулировать спорные вопросы прежде всего посредством переговоров с конфликтующими сторонами. Большое значение придается экспертным заключениям специалистов при досудебном разрешении споров между конфликтующими сторонами.

Закон о посредничестве при разрешении споров к числу важнейших принципов медиации относит добровольность, равноправие сторон, доверительный характер посреднических процедур, нейтралитет, срочный характер разрешения споров, исключение общественности из процесса медиации.

Процедура посредничества проводится добровольно на основе ясно выраженного согласия сторон, за исключением случаев, когда специальным законом предусмотрено обязательное досудебное урегулирование споров. Например, Семейный кодекс Сербии от 18 февраля 2005 г. устанавливает обязательный порядок досудебного урегулирования споров прежде всего между родителями несовершеннолетних детей, принявшими решение о разводе². Судья, обученный медиации, предлагает родителям несовершеннолетних детей, подавшим заявление о разводе, пройти социально-психологические консультации с семейными медиаторами или семейными психологами. Примирительные консультации проходят в течение двух месяцев. По завершении примирительных процедур суд в течение 15 дней должен принять решение о необходимости дальнейшего судебного рассмотрения заявления о разводе или утвердить решение родителей несовершеннолетних детей об отказе от развода.

В посреднических процедурах конфликтующие стороны имеют равные права. В свою очередь, медиатор должен обеспечить сторонам равноправное положение, принимая во внимание все обстоятельства случая.

Согласно Закону о посредничестве при разрешении споров все сведения, предложения и заявления, сделанные в процессе медиации, носят доверительный характер, за исключением тех случаев, когда их разглашение необходимо для защиты общественного порядка или интересов детей, а также для предотвращения причинения вреда гражданам или вмешательства в их личную жизнь.

Альтернативное разрешение споров посредством медиации осуществляется прежде всего в сфере имущественно-правовых отношений юридических и физических лиц, торговых, трудовых, семейных, административных отношений, если законом не предусмотрена исключительная компетенция суда или органа государственного управления.

Председатель суда назначает медиаторов из списка посредников-медиаторов, который формируется на основании требований Закона о посредничестве при разрешении споров.

Посредник-медиатор должен отвечать следующим требованиям:

- 1) быть правоспособным;
- 2) быть гражданином Республики Сербия;
- 3) иметь высшее образование;
- 4) сдать квалификационный экзамен на медиатора;
- 5) быть занесенным в реестр медиаторов;
- 6) не иметь судимости за уголовные преступления;
- 7) получить разрешение от Министерства юстиции и государственного управления на занятие медиацией.

В спорах, осложненных иностранным элементом, медиатором на условиях взаимности может быть иностранный гражданин, который имеет лицензию на занятие медиацией.

В определенных условиях законом могут быть установлены специальные требования для занятия медиацией.

Судьи, обученные медиации, могут осуществлять посреднические процедуры исключительно вне рабочего времени и безвозмездно.

Программу обучения на посредников-медиаторов утверждает Министерство юстиции и государственного управления.

В случае согласия сторон на досудебное урегулирование споров посредством медиации стороны самостоятельно выбирают медиатора или обращаются с просьбой к председателю суда назначить посредника из числа лиц, включенных в реестр медиаторов. Судьи или арбитры могут быть исключены из процедуры медиации, если они ранее участвовали в рассмотрении спора конфликтующих сторон. Медиатором не может быть также адвокат, который представляет одну из сторон в судебном процессе или ранее был ее законным представителем.

Стороны должны согласовать способ медиации при разрешении спора. В свою очередь, медиатор должен выступить со своими предложениями о возможном

¹ См.: Службени гласник. 2014. № 55.

² См.: Службени гласник. 2005. № 18.

способе внесудебного урегулирования спора. Соглашение конфликтующих сторон имеет силу исполнительного листа, если оно было составлено в письменной форме и утверждено судьей. Медиатор должен уведомить конфликтующие стороны о последствиях достигнутого соглашения и о способе исполнения взятых ими обязательств.

Медиатор должен осуществлять посреднические процедуры в соответствии с утвержденными принципами и Этическим кодексом медиаторов. При урегулировании семейных конфликтов он должен руководствоваться прежде всего интересами несовершеннолетних детей. Медиатор не должен навязывать конфликтующим сторонам определенные решения, давать обещания и гарантировать определенный результат медиации при разрешении спора.

Согласно Закону о посредничестве при разрешении споров медиатор должен возместить ущерб, причиненный конфликтующим сторонам в процессе осуществления посреднических процедур. Размер возмещения устанавливается в соответствии с общими правилами об ответственности за причиненный вред.

Как уже упоминалось, разрешение на занятие медиацией выдает Министерство юстиции и государственного управления. Первый раз разрешение выдается на три года с правом его возобновления, если в течение указанного периода медиатор осуществил не менее пяти посреднических процедур и успешно завершил десятичасовую программу повышения квалификационного уровня.

В Сербии особая роль в формировании альтернативных механизмов разрешения споров отводится омбудсмену и государственному правозащитнику (уполномоченному по защите прав и интересов Республики Сербия).

Деятельность омбудсмена регулируется на основе положений Закона о защитнике граждан от 18 февраля 2005 г.³ Согласно данному Закону омбудсмен является независимым государственным органом, который защищает права и свободы граждан и осуществляет контроль деятельности органов государственного управления.

Омбудсмен избирается Народной скупщиной Республики Сербия большинством голосов от общего числа депутатов. Срок полномочий омбудсмена — 5 лет. Предусматривается лишь однократное переизбрание одного и того же лица на должность омбудсмена, который подотчетен Народной скупщине Республики Сербия.

К полномочиям омбудсмена относятся осуществление контроля соблюдения гражданских прав, установление нарушения законов и других нормативных актов в результате действий или бездействия органов государственного управления. Омбудсмен вправе

осуществлять контроль законности деятельности органов государственного управления.

Закон представляет омбудсмену право выступать с инициативой о возбуждении производства перед Конституционным судом о конституционности и законности законов и других нормативных актов. Омбудсмен вправе предлагать освобождение от занимаемой должности публичных должностных лиц и других государственных служащих за нарушение гражданских прав или за отказ от сотрудничества с омбудсменом.

Омбудсмен вправе участвовать в посреднических процедурах в рамках досудебного рассмотрения спорных вопросов. Он должен использовать все правовые средства, возложенные на него законом, для защиты гражданских прав и свобод до возбуждения гражданского производства.

Органы государственного управления обязаны сотрудничать с омбудсменом и предоставлять ему всю необходимую информацию, если это не противоречит закону.

Омбудсмен имеет право беспрепятственно посещать пенитенциарные учреждения и встречаться с осужденными.

Президент Республики Сербия, председатель и члены Правительства, председатель Народной скупщины, председатель Конституционного суда, а также другие публичные должностные лица обязаны принять омбудсмена в течение 15 дней по его требованию.

Согласно Закону о правозащитнике от 23 мая 2014 г. государственный правозащитник является органом государственного управления, который учреждается Народной скупщиной для защиты имущественных прав и интересов Республики Сербия. В соответствии со ст. 11 данного Закона государственный правозащитник представляет Республику Сербия в судах различной инстанции, арбитражах и других органах государственного управления⁴.

Государственный правозащитник может выступить перед Конституционным судом с инициативой о возбуждении производства о конституционности и законности законов и других нормативных актов, если в процессе их осуществления нарушаются имущественные права и интересы Республики Сербия.

Закон наделяет государственного правозащитника широкими полномочиями при разрешении споров в досудебном порядке. Так, государственный правозащитник должен рассмотреть все возможности для разрешения спорных вопросов по соглашению сторон. Перед заключением мирового соглашения государственный правозащитник обязан получить согласие от министерства, ответственного за финансирование данного соглашения (ст. 21 Закона о правозащитнике).

Государственный правозащитник участвует в гражданско-правовых отношениях, осложненных

³ См.: Службени гласник. 2005. № 79; 2007. № 54.

⁴ См.: Службени гласник. 2014. № 55.

иностранным элементом. Он представляет в Европейском суде по правам человека Республику Сербию, Автономный край Воеводина и муниципальные образования. Кроме того, государственный правозащитник участвует в разрешении коммерческих споров с иностранным элементом. При этом особое внимание уделяется альтернативным механизмам разрешения коммерческих споров, осложненных иностранным элементом. Государственный правозащитник может заключить мировое соглашение, достигнутое в результате применения процедур медиации для урегулирования коммерческих споров с иностранным элементом. Мировые соглашения, оформленные в соответствии с национальным законодательством, как правило, исполняются сторонами добровольно.

В Сербии важную роль в формировании благоприятной среды для развития предпринимательской деятельности и совершенствования альтернативных механизмов разрешения споров играет Хозяйственная палата Сербии. Закон о хозяйственных палатах 2001 г. определяет Хозяйственную палату Сербии как независимую организацию, объединяющую хозяйственные общества, предпринимателей и иные организационно-правовые формы ведения предпринимательской деятельности⁵.

Хозяйственная палата является юридическим лицом, которое ведет реестр своих членов.

В Сербии хозяйственные палаты учреждаются на республиканском, краевом и региональном уровнях. Так, на республиканском уровне учреждена Хозяйственная палата Сербии, на краевом уровне — Хозяйственная палата Воеводины. Кроме того, учреждены региональные хозяйственные палаты, которые объединяют хозяйственные общества и предпринимателей на территориях нескольких общин. Согласно Закону о хозяйственных палатах не менее 100 хозяйственных обществ могут учреждать хозяйственные палаты по интересам в соответствии с видом предпринимательской деятельности данных хозяйственных обществ.

В соответствии со ст. 8 Закона о хозяйственных палатах членами хозяйственной палаты являются хозяйственные общества, банки, финансовые организации и иные организационно-правовые формы ведения предпринимательской деятельности.

Хозяйственная палата осуществляет следующие виды деятельности:

- мониторинг развития отраслей экономики, представленных в хозяйственной палате;
- развитие и содействие экономическому сотрудничеству с другими странами;
- представительство сербских хозяйственных обществ в других странах и включение их в международное разделение труда;

стимулирование исследований в области научно-технологического развития;

развитие предпринимательской деятельности и содействие деловым связям членов хозяйственной палаты;

развитие системы альтернативных механизмов разрешения споров;

разработка типовых договоров между хозяйственными обществами.

Кроме того, хозяйственная палата участвует в разработке законов, Кодекса деловой этики, Кодекса корпоративного управления, правил добросовестного ведения предпринимательской деятельности.

Органами управления хозяйственной палаты являются общее собрание, административный совет и президент (председатель).

Общее собрание хозяйственной палаты принимает устав, финансовый план, годовой отчет, а также избирает и отзывает членов административного совета.

Административный совет осуществляет функции коллегиального исполнительного органа. В компетенцию совета входит подготовка постановлений общего собрания и выполнение его решений.

Президент (председатель) хозяйственной палаты представляет ее вовне и руководит ее деятельностью.

В соответствии с Законом о хозяйственных палатах при Хозяйственной палате Сербии учреждаются Суд чести и Арбитражный суд, избираемые на постоянной основе.

Согласно Инструкции Хозяйственной палаты Сербии от 18 апреля 2006 г. о Суде чести в его компетенцию входит разрешение споров хозяйствующих субъектов в следующих случаях:

- при нарушении общепринятых деловых обычаев и деловой этики в области корпоративного управления;
- монопольном и доминирующем положении на рынке;
- недобросовестной конкуренции и спекулятивных действий на рынке;
- причинении вреда гражданам и другим участникам правового оборота;
- нарушении положений Кодекса деловой этики и Кодекса корпоративного управления.

В соответствии с Законом о хозяйственных палатах и Уставом Хозяйственной палаты Сербии общее собрание Хозяйственной палаты Сербии 15 декабря 2005 г. приняло Кодекс деловой этики и Кодекс корпоративного управления⁶.

Кодекс деловой этики устанавливает принципы и правила корпоративной этики, которых должны придерживаться хозяйствующие субъекты — члены Хозяйственной палаты Сербии.

Кодекс деловой этики относит к числу основных принципов ведения предпринимательской деятельности:

⁵ См.: Службени гласник. 2001. № 65.

⁶ См.: Службени гласник. 2006. № 1.

принцип персональной ответственности хозяйствующего субъекта;

принцип неукоснительного выполнения законов, подзаконных актов, договоров и деловых обычаев;

принцип добросовестного и уважительного отношения к деловым партнерам;

запрещение злоупотребления правом;

запрещение заключения мнимых и фиктивных договоров;

разрешение споров между хозяйствующими субъектами прежде всего посредством переговоров.

В Кодексе деловой этики особое значение придается предупреждению конфликта интересов хозяйствующих субъектов.

Основные положения Кодекса корпоративного управления нашли свое отражение в Законе о хозяйственных обществах от 27 мая 2011 г.⁷ В Кодексе корпоративного управления особое внимание уделяется конфликту интересов в хозяйственном обществе.

В случае нарушения правил Кодекса деловой этики и Кодекса корпоративного управления Хозяйственная палата Сербии, компетентные государственные органы или гражданин могут возбудить производство перед Судом чести при Хозяйственной палате Сербии. Суд чести выносит решение на основании закона, Устава Хозяйственной палаты и Инструкции Хозяйственной палаты Сербии о Суде чести от 18 апреля 2006 г.

Суд чести при Хозяйственной палате Сербии может установить следующие виды ответственности

хозяйственных обществ и предпринимателей, нарушивших требования Кодекса деловой этики и Кодекса корпоративного управления:

запрещение участия в работе органов Хозяйственной палаты Сербии, а также участия в работе выставок и ярмарок;

исключение из расписания движения железнодорожного, автомобильного и воздушного транспорта;

запрещение предпринимательской деятельности вплоть до устранения нарушений требований Кодекса деловой этики и Кодекса корпоративного управления.

Проведенный анализ законодательства Сербии о несудебных способах разрешения споров позволяет сделать вывод о необходимости изучения и практического использования опыта данной страны. Заслуживает внимания классификация несудебных способов разрешения споров. Так, одним из основных признаков, по которым осуществляется классификация несудебных способов разрешения споров, является участие в них независимых третьих лиц. К их числу относятся специальные службы медиаторов при омбудсменах, государственных правозащитниках (уполномоченных по защите прав и интересов государства) и в судах.

В целях защиты интересов несовершеннолетних детей Семейный кодекс Сербии предусматривает обязательный порядок досудебного урегулирования споров для родителей несовершеннолетних детей, принявших решение о разводе. В связи с этим представляет интерес право суда в Сербии принимать меры к примирению супругов при наличии у них несовершеннолетних детей.

⁷ См.: Службени гласник. 2011. № 36.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

- Службени гласник. 2001. № 65.
- Службени гласник. 2005. № 18.
- Службени гласник. 2005. № 79.
- Службени гласник. 2006. № 1.
- Службени гласник. 2007. № 54.
- Службени гласник. 2011. № 36.
- Службени гласник. 2014. № 55.