РАЗДЕЛ III. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Сороколетова М.А.

Медиация в России и опыт примирительных практик в некоторых зарубежных странах

*Белгородский государственный национальный исследовательский университет
(Россия, Белгород)*

doi:10.18411/spc-20-06-2020-04

idsp: sciencepublic-20-06-2020-04

Медиация - это древнейший инструмент международного права. Однако в юридической литературе указывается, что она появилась «только во второй половине XX века. Сначала поселилась в Соединенных Штатах, Англии и Австралии, а затем появилась в Европе - Франции, Бельгии, Нидерландах, Германии, Австрии, Италии и Швейцарии»[1]. Медиация - это альтернативное разрешение споров. Но медиация - это только разновидность альтернативного разрешения споров.

Альтернативное разрешение споров - это совокупность процедур, способствующих внесудебному разрешению споров. Существует устойчивая фигура речи - альтернативное разрешение споров (ADR). В разных странах оно включает различные внесудебные формы разрешения дел. Обычно существуют три известные формы: арбитраж, посредничество и переговоры. Арбитраж - это традиционный способ разрешения споров. Он известен в римском праве. Термин «переговоры» также известен уже давно, но только в последние десятилетия он стал рассматриваться как способ альтернативного разрешения споров [2]. Термин «посредничество» появился сравнительно недавно, но, тем не менее, заменил собой термин «заступничество». Три перечисленных метода являются основными, но не единственными. Развитие медиации в России и других странах - это очень интересная тема. Изучив опыт других стран, вы можете экстраполировать полученные результаты на Россию.

Впервые термин «альтернативное разрешение споров», или сокращенно ADR, появляется в Соединенных Штатах при активном участии общественных комитетов. [3]. В 1998 году в Соединенных Штатах был принят закон - закон об альтернативном разрешении споров [4]. В 2001 году был разработан и рекомендован к принятию в Соединенных Штатах единый закон о посредничестве [5].

Американская ассоциация адвокатов перечисляет на своем веб-сайте 22 формы внесудебного разрешения споров. Эти формы включают [6]: 1) арбитраж; 2) оценку дела; 3) совместное право [7]; 4) кооперативную практику; 5) коучинг по разводам; 6) раннюю нейтральную оценку; 7) фасилитацию; 8) конференцию семейной группы; 9) судебный процесс; 10) медиацию; 11) мини-судебный процесс; 12) многодневную программу; 13) переговоры; 14) нейтральное установление фактов; 15) омбудсменов; 16) координатора по вопросам воспитания детей; 17) Pro Tem Trial (разрешение спора государственным судьей с возможностью для сторон установить дату судебного заседания и судью-докладчика) [8]; 18) частное судейство; 19) мировые конференции (урегулирование спора путем серии переговоров); 20) специальный мастер (специальный помощник судьи); 21) упрощенное судебное разбирательство с участием присяжных заседателей (упрощенная процедура слушания с участием присяжных заседателей); 22) Разукрупненные Юридические услуги (независимые юридические услуги).

В Англии специалисты в этой области выделяют от 5 до 8 форм ADR: 1) переговоры; 2) посредничество; 3) примирение; 4) ранняя нейтральная оценка; 5)

арбитраж [9]; 6) судебное решение; 7) экспертное заключение [10]; 8) исполнительный трибунал [11].

Два вида ADR распространены во Франции: посредничества и примирения [12]. Кроме того, процедуры посредничества и примирения могут быть как внесудебными, так и судебными (*extrajudiciaire*). Во Франции альтернативные способы разрешения споров обозначаются устойчивым речевым выражением «MARC» (*Modes alternatifs de reglement des conflits*). Альтернативные методы разрешения споров были введены законом № 98-1163 от 1998 года [13], причем «MARC» был назван в законе «дружественным» методом разрешения споров в отличие от традиционных судебных авторитарных методов разрешения споров (*de reglement amiable*).

В Германии основным внесудебным методом разрешения споров является медиация. Закон о медиации и других формах внесудебного урегулирования конфликтов был принят 26 июля 2012 года. [14].

В законодательстве Европейского Союза в качестве основного ADR вниманит было обращено на медиацию [15]. В 2008 году была принята европейская директива №2008/52/ЕС «О некоторых аспектах медиации в гражданских и коммерческих делах» от 21.05.2008 года [16]. Директива предусматривала обязательство всех государств-членов ЕС как можно скорее разработать и принять законы о посредничестве.

Среди европейских стран Нидерланды имеют богатую традицию посредничества. Основными характеристиками правового регулирования здесь являются ориентация на достижение консенсуса, демократичность, стимулирование использования неформальных процедур, приверженность концепции «мягкого права» [17]. Такой подход предполагает существование ряда концепций, рекомендаций и методических актов, которые не имеют статуса закона и не требуют беспрекословного соблюдения. В этом случае законодатель не устанавливает строгих правовых рамок для участников правоотношений, а лишь направляет их поведение в нужное русло.

Считается, что в Российской Федерации медиация впервые появилась в нормах Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, который содержит следующую формулировку: «стороны могут урегулировать спор путем заключения мирового соглашения или использования иных примирительных процедур, если это не противоречит федеральному закону» [18]. Процесс становления института медиации в российском правовом поле занял много лет. В 2010 году вступил в силу Федеральный закон «Об альтернативной процедуре разрешения споров с участием медиатора (процедуре медиации)» [19]. Этот закон стал правовой основой для дальнейшего развития института медиации в российском правовом пространстве.

Что касается института медиации, то его действительно можно рассматривать как элемент государственной политики в области защиты прав и законных интересов граждан и организаций. «Принятие этого закона о медиации стало необходимым условием интеграции российского государства в европейское сообщество и стимулирующим фактором для дальнейшего распространения медиации» [20].

Российская правоприменительная практика должна использовать разработанные и успешно используемые зарубежные инструменты медиации. Однако необходимо быть осторожным и взвешенно подходить к проверке западного опыта, поскольку невозможно не учитывать специфику самобытности российского правосудия, правосознания народа, культурно-исторических и социально-экономических факторов. В России нет устойчивой практики применения процедуры медиации. В регионах страны развитие института посредничества происходит неравномерно. Поэтому первоочередной задачей государства, профессионального сообщества медиаторов и ученых является обоснование целесообразности и необходимости использования процедуры медиации и обеспечение ее эффективности в решении проблем как судебного сообщества, так и гражданского общества в целом. Можно с полной уверенностью сказать, что медиация вскоре оправдает свою роль в создании согласия и

доверия между деловыми партнерами, а значит, и атмосферы гражданского согласия в обществе в целом.

***

1. Лялякина Ю.Ю. Готово ли гражданское общество и государство разрешать споры путем применения пока еще новой для российского права процедуры медиации? // Администратор суда. 2017. №3. С. 8 - 11.
2. Ивановская Н.В. Оказание услуг по альтернативному разрешению споров общественными организациями в зарубежных странах // Черные дыры в российском законодательстве. 2013. №2. С. 131.
3. Kseniya I. Korobko, Svetlana V. Radaeva, Elizaveta V. Rozanova, Sergey A. Rubanov, Aleksey P. Treskov Mediation as an alternative dispute resolution: world experience // Revista San Gregorio. Núm. 30 (2019). Special edition-MARCH 2019.
4. Alternative Dispute Resolution Act 1998. Режим доступа: <https://www.law.cornell.edu/uscode/text/28/651> (дата обращения: 19.11.2016).
5. Uniform Mediation Act. Режим доступа: <http://www.uniformlaws.org/Act.aspx?title=mediation%20Act/> (дата обращения: 19.11.2016).
6. Types of Dispute Resolution Processes // American Bar Association. Режим доступа: http://www.americanbar.org/groups/dispute_resolution/resources/DisputeResolutionProcesses.html (дата обращения: 15.04.2016).
7. Collaborative Law // American Bar Association. Режим доступа: http://www.americanbar.org/groups/dispute_resolution/resources/DisputeResolutionProcesses/collaborative_law.html (дата обращения: 15.04.2016).
8. Pro Tem Trial // American Bar Association. Режим доступа: http://www.americanbar.org/groups/dispute_resolution/resources/DisputeResolutionProcesses/pro_tem_trial_.html (дата обращения: 15.04.2016).
9. Citizens Advice // <https://www.citizensadvice.org.uk/consumer/alternative-dispute-resolution/settling-out-of-court/using-alternative-dispute-resolution-adr/> (дата обращения: 17.11.2016).
10. Gill C., Williams J., Brennan C. and Hirst C. Models of Alternative Dispute Resolution (ADR). A report for the Legal Ombudsman 31 October 2014 // <http://www.legalombudsman.org.uk/downloads/documents/research/Models-Alternative-Dispute-Resolution-Report-141031.pdf> (дата обращения: 17.11.2016).
11. Practical Law, United Kingdom // Alternative dispute resolution (ADR) // <http://uk.practicallaw.com/0-107-6391> (дата обращения: 17.11.2016).
12. Cadiet L. Panorama des modes alternatifs de reglement des conflits en droit francais // <http://www.ritsumei.ac.jp/acd/cg/law/lex/r1r28/CADIET2.pdf> (дата обращения: 19.11.2016).
13. Loi n 98-1163, 18 decembre 1998 relative a l'acces au droit et a la resolution amiable des conflits // <https://www.legifrance.gouv.fr/afflchTexte.do?cidTexte=JORFTEXT000000758801> (дата обращения: 19.11.2016).
14. Аболонин В.О. Закон Германии «О поддержке медиации и других форм внесудебного урегулирования конфликтов» (Mediations G) (с кратким пояснением) // Вестник гражданского процесса. 2013. №5.
15. Ермакова Е.П., Ситкарева Е.В. Право Европейского союза: порядок разрешения частноправовых споров: Учебное пособие. М.: Юрлитинформ, 2016. С. 199.
16. Directive 2008/52/EC of the European Parliament and of the Council of 21 May 2008 on certain aspects of mediation in civil and commercial matters <http://eurlex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=OJ:L:2008:136:0003:01:EN:HTML> (дата обращения: 14.02.2016)
17. Давыденко Д. Мировая практика применения медиации // Консалтинговая компания «Z-Group». Публикации. URL: www.z-gg.ru.
18. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 №95-ФЗ // СЗ РФ. 29.07.2002. №30. Ст. 3012.
19. Федеральный закон от 27.07.2010 №193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // СЗ РФ. 02.08.2010. №31. Ст. 4162.
20. Рехтина И.В. Медиация в России как альтернативный способ разрешения споров и элемент интеграции в Европейское сообщество // Юрист. 2012. №11. С. 40 - 43.