

Дмитрий Сергеевич Кулапов*

Международные основы регулирования процедуры медиации

Эффективность действия права, в частности, норм по реализации примирительных процедур выражается в гармонизации отношений, урегулированных правовыми нормами. По мнению В. С. Нерсесянца, эффективность действия права представляет собой качество достижения правовых целей законодательства в различных отраслях. Оценить эффективность права возможно при изучении результатов реализации норм закона и их соответствия поставленным правовым целям¹. Итак, для оценки степени эффективности действия принятых законодательных мер в сфере медиации необходимо сопоставить достигнутые изначально цели медиации с принятыми мерами.

Исходя из анализа исторического распространения медиации, сделаем вывод о том, что данный правовой феномен как институт альтернативного разрешения споров сложился практически во всех развитых зарубежных странах. Практика использования медиации в дальнем и ближнем зарубежье показывает, что ее эффективность резко повышается, когда она законодательно закреплена.

Процедура медиации регулируется как внутренними законодательными актами государств, так и многими международно-правовыми актами. Нельзя забывать и о том, что правовые споры и конфликты могут возникать и между публичными образованиями, а именно, государствами. Говоря о международном примирении, необходимо отметить, что такого рода процедуры основаны на императивном принципе мирного разрешения споров, согласно которому международные споры должны разрешаться исключительно мирными средствами.

К международно-правовым актам, содержащим нормы о международном примирении, относятся: Устав Организации Объединенных Наций², Декларация о принципах международного права, касающихся дружественных отношений и сотрудничества между государствами в соответствии с Уставом ООН³, Конвенция по примирению и арбитражу в рамках ОБСЕ (принята в Стокгольме 15 декабря 1992 г.), Заключительный акт СБСЕ 1975 г.⁴ и др.

Устав ООН в ч. 1 ст. 33 перечисляет примерный перечень мирных средств разрешения споров: переговоры, обследование, посредничество, примирение, арбитраж, судебное разбирательство, обращение к региональным органам или соглашениям или иные мирные средства по своему выбору. Совет

* Аспирант кафедры теории государства и права Саратовской государственной юридической академии.

Post-graduate Student of Theory of State and Law Department, Saratov State Juridical Academy.
E-mail: kulapovd@mail.ru.

¹ См.: Проблемы общей теории права и государства / под ред. В. С. Нерсесянца. М., 2004. С. 71.

² См.: Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. М., 1956. Вып. XII. С. 14–40.

³ См.: Международное публичное право : сборник документов. Т. 1. / сост. К. А. Бекяшев, А. Г. Ходаков. М., 1996. С. 2–8.

⁴ См.: Там же. С. 8–12.

Безопасности, руководствуясь ч. 1 ст. 36 Устава ООН, может рекомендовать надлежащую процедуру или методы урегулирования независимо от стадии спора или конфликта. Однако споры юридического характера в соответствии с данной нормой должны, как правило, передаваться сторонами в Международный Суд в соответствии с положениями Статута Суда.

В соответствии со ст. 3 «а» Директивы 2008/52/ЕС Европейского парламента и Совета от 21 мая 2008 г.¹ относительно некоторых аспектов медиации в гражданских и коммерческих делах «медиация означает любой процесс вне зависимости от его обозначения, в котором две или более стороны спора прибегают к помощи третьей стороны с целью достижения соглашения о разрешении их спора, и вне зависимости от того, был ли этот процесс инициирован сторонами, предложен или назначен судом или предписывается национальным законодательством государства — члена ЕС».

Споры в международных отношениях могут возникнуть и вне официальных поводов. В таких случаях спорящие стороны обращаются к третьим государствам с просьбой оказать им помощь в виде посреднических услуг.

На международном уровне предприняты попытки не только законодательного регулирования медиации среди публичных образований, но и даны предписания государствам по внедрению медиации внутри страны. Так, в 1999 г. Совет Европы обратился к государствам — членам Европейского Союза с рекомендацией по созданию альтернативных внесудебных процедур, одной из которых является медиация, с целью обеспечения на территории Европы лучшего доступа к правосудию. Совет Европейского Союза заявил, что утверждение базовых принципов в данной области является важным шагом в направлении обеспечения надлежащего развития и функционирования внесудебных процедур разрешения споров по гражданским и коммерческим делам.

К 2002 г. был разработан специальный проект, именуемый Европейской комиссией как «Зеленый документ» (Green Paper), в котором была предпринята попытка обобщения существующей на тот момент в Европе ситуации в сфере альтернативных методов разрешения споров, а также выдвинута инициатива проведения слушаний с государствами — членами ЕС и заинтересованными сторонами по вопросам мер содействия использованию медиации.

Кроме того, в рамках ООН в 2002 г. был принят Типовой закон о международной коммерческой согласительной процедуре (UNCITRAL Model Law on International Commercial Conciliation)².

Следующим шагом по широкому внедрению медиации стала поддержка Еврокомиссией в 2004 г. Кодекса поведения для медиаторов (или Кодекса поведения медиаторов, в зависимости от перевода — European Code of Conduct for Mediators), который был разработан инициативной группой практикующих медиаторов (посредников) из более чем 30 европейских организаций, имеющих дело с альтернативными способами разрешения споров.

В мае 2008 г. была принята Директива Европейского парламента и Совета Европейского Союза № 2008/52/ЕС «О некоторых аспектах медиации

¹ См.: URL: <http://base.garant.ru/2568236> (дата обращения: 15.10.2014).

² См.: Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международной коммерческой согласительной процедуре. URL: http://www.mediacia.com/files/Documents/2002_UNCITRAL_Model_Law_rus.pdf (дата обращения: 15.10.2014).

в гражданских и коммерческих делах»¹. Государства — члены ЕС должны ввести в действие законы, нормы и административные правила для обеспечения соответствия с данной Директивой, что является в некотором роде вмешательством во внутренние дела государства, поскольку влияет на провозглашаемый принцип добровольности и свободы страны при введении обязательных примирительных процедур в национальное законодательство. Директивой предусмотрено, что суд, рассматривающий дело, если это представляется целесообразным, может предложить сторонам прибегнуть к медиации либо принять участие в информационной сессии по вопросам ее использования. Вместе с тем в соответствии со ст. 5 Директивы это не будет считаться нанесением ущерба национальному законодательству, предусматривающему использование медиации в качестве обязательной меры либо в качестве предмета поощрения или санкции до или после начала судебного разбирательства, при условии, что это не воспрепятствует праву сторон на доступ к судебной системе².

Европейский парламент констатировал, что одной из основных целей политики Евросоюза, направленной на создание пространства свободы, безопасности и правосудия, является обеспечение лучшего доступа к правосудию. В данном контексте понятие доступа к правосудию означает доступ к адекватным процедурам разрешения спора для граждан и предприятий. Общим предложением Европарламента остается продвижение медиации в качестве альтернативной, экономически менее затратной и быстрой формы осуществления правосудия, нежели в качестве обязательного этапа судебной процедуры.

Поскольку практика применения медиации обширна, медиация регламентирована законодательством многих зарубежных стран, нейтральное и беспристрастное содействие в урегулировании споров третьей стороной (медиатором) становится профессиональной деятельностью, лицензируемой государственными органами, а сама профессия медиаторов сертифицируется. Учет международного опыта регулирования процедуры медиации необходим для прогнозирования эффективности ее применения на территории Российской Федерации.

Пристатейный библиографический список

1. Конвенция по примирению и арбитражу в рамках ОБСЕ от 15 декабря 1992 г. // СПС «КонсультантПлюс».
2. Международное публичное право : сборник документов. Т. 1 / сост. К. А. Бекяшев, А. Г. Ходаков. — М.: Бек, 1996. — 570 с.
3. Проблемы общей теории права и государства / под ред. В. С. Нерсеянца. — М.: Норма, 2004. — 832 с.
4. Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. М.: Госполитиздат, 1956. Вып. XII. С. 14—40.

¹ См.: 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 // Official Journal of the European Union. 24.05.2008. L. 136/3—136/8.

² См.: Директива 2008/52 относительно некоторых аспектов медиации в гражданских и коммерческих делах // Центр медиации и права [Электронный ресурс]. URL: http://mediacia.com/files/Directive_rus.zip (дата обращения: 15.10.2014).

5. 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 // Official Journal of the European Union. 24.05.2008. L. 136/3–136/8.

References

1. 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 // Official Journal of the European Union. 24.05.2008. L. 136/3–136/8.

2. Konvencija po primireniju i arbitrazhu v ramkah OBSE ot 15 dekabnja 1992 g. [Enforcement and Arbitration concerning Charter of Organization Convention for Security and Cooperation in Europe] // SPS «Konsul'tantPljus»

3. Mezhdunarodnoe publichnoe pravo : sbornik dokumentov. Tom 1. [International Public Law: Compilation of Documents] / sost. K. A. Bekjashev, A. G. Hodakov. – M.: Bek, 1996. – 570 p.

4. Problemy obshchej teorii prava i gosudarstva [Common Theory of State and Law: Problematics] / under the editorship of V. S. Nersesjanc. – M.: Norma, 2004. – 832 p.

5. Sbornik dejstvujushhih dogovorov, soglashenij i konvencij, zakljuchennyh SSSR s inostrannymi gosudarstvami [compilation of working treaties, agreements and conventions, concluded between USSR and foreign countries]. M.: Gospolitizdat, 1956. Vyp. XII. P. 14–40.