

## СТАНОВЛЕНИЕ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ МЕДИАЦИИ В РОССИИ И ПОДГОТОВКА НОВЫХ КАДРОВ

В мире наступает время медиации: медиация как метод разрешения конфликтов становится все более популярной, вызывая интерес у юристов независимо от их личного отношения к ней<sup>1</sup>. Получив изначально свое развитие в Соединенных Штатах Америки, Великобритании и Австрии примерно с середины XX в., в настоящее время она широко применяется и в других странах Европы. Повсеместно предлагаются курсы обучения и повышения квалификации по медиации, по данной теме существует немало публикаций, в мире даже появилась новая профессия – медиатор.

Посредничество старо как мир. В этом значении медиация<sup>2</sup> известна с тех времен, как люди стали разрешать свои конфликты без применения силы и вести поиск компромисса при помощи третьего лица. Медиация, или, как ее иногда называют, медиатриксия (Mediatrix), уже много веков служит делу установления мира<sup>3</sup>.

Однако медиация – это и детальным образом регламентированная техника переговоров, теоретическими основами которой с 80-х гг. выступает гарвардская концепция<sup>4</sup>. Данная концепция строится на определенных принципах и применима в отношении любых ситуаций на переговорах, проводимых для разрешения конфликта. В этом значении медиация представляет собой особую процедуру, которая имеет мало общего с производством в третейских судах, примирительных органах или примирением сторон государственными судами. Что же особенного в медиации? Если сказать кратко, то это комбинация двух, казалось бы, противоположных элементов – высокой степени автономии сторон и значительных гарантий по выработке общей позиции и достижению взаимовыгодного результата<sup>5</sup>.

Медиация – один из видов посредничества, представляющий собой деятельность специалиста по урегулированию споров в рамках переговоров спорящих сторон в целях заключения между ними мирового соглашения<sup>6</sup>.

<sup>1</sup> Катарина Грефин фон Шлиффен, Вернд Вегманн Медиация в нотариальной практике (Альтернативные способы разрешения конфликтов). М.: Волтерс Клувер, 2005. С. XI.

<sup>2</sup> От латинского прилагательного *medius* – занимать середину между двумя точками зрения либо сторонами, предлагать средний путь, держаться нейтрально, беспристрастно; см.: K.E.Georges. *Ausführliches lateinisch-deutsches Hanswörterbuch*, Bd. 2. Darmstadt, 1983. Цит. по Петер Фар (и др.). Медиация в нотариальной практике (Альтернативные способы разрешения конфликтов) / отв. ред. Катарина Грефин фон Шлиффен, Вернд Вегманн. М.: Волтерс Клувер, 2005. С. 3.

<sup>3</sup> J.Duss-von Werdt, *Mediation in Europa*, Studienbrief im weiterbildenden Studium Mediation der Fern Universität Hagen. Hagen. 1999. Цитируется по Петер Фар (и др.). Медиация в нотариальной практике (Альтернативные способы разрешения конфликтов) / отв. ред. Катарина Грефин фон Шлиффен, Вернд Вегманн. М.: Волтерс Клувер, 2005. С. 3.

<sup>4</sup> Гарвардская концепция была разработана в конце 70-х – начале 80-х гг. в рамках исследовательского проекта Гарвардского университета (Harvard Negotiation Projects), результаты которого см.: R.Fishe/W.Ury/B.Patton. *Das Harvard-Konzept*. Frankfurt – New York. 1997. Цитируется по Петер Фар (и др.). Медиация в нотариальной практике (Альтернативные способы разрешения конфликтов) / отв. ред. Катарина Грефин фон Шлиффен, Вернд Вегманн. М.: Волтерс Клувер, 2005. С. 4.

<sup>5</sup> Катарина Грефин фон Шлиффен. Медиация в системе внесудебных форм разрешения споров. Петер Фар (и др.). Медиация в нотариальной практике (Альтернативные способы разрешения конфликтов) / отв. ред. Катарина Грефин фон Шлиффен, Вернд Вегманн. М.: Волтерс Клувер, 2005. С. 4.

<sup>6</sup> Из Пояснительной записки к проекту федерального закона «О примирительной процедуре с участием посредника (медиации)» (подготовлена научным координатором рабочей группы по подготовке проекта закона, докт. юрид. наук, профессором Е.И.Носнревой) //Третейский суд. 2005. №5. С. 13-14.

В последние десятилетия медиация, или примирительная процедура с участием посредника, получила стремительное развитие и в России наряду с иными способами альтернативного разрешения споров (АРС).

«Альтернативное разрешение споров» (АРС) является переводом предложенного американской правовой доктриной термина «Alternative Dispute Resolution» (ADR), активно используемого в англосаксонской системе права.

В качестве разновидностей ADR, в частности, рассматривают независимую экспертизу, арбитраж (третейское разбирательство), мини-суд, переговоры (в том числе медиацию), упрощенный суд, омбудсменство и пр. Однако все охватываемые данным понятием процедуры можно разделить на два основных вида – арбитраж и примирение.

Таким образом, понятие ADR включает в себя не только процедуры разрешения правовых споров в арбитраже, но и примирительные процедуры, которые предусматривают урегулирование спора самими сторонами (самостоятельно либо с привлечением примирителя)<sup>1</sup>.

В последнее время в России именно медиация вызывает особый интерес как у государственной власти, так и у бизнес-сообщества.

Альтернативные процедуры имеют ряд преимуществ в сравнении с государственным судопроизводством: оперативность и быстрота, оптимальная организация, самокупаемость, создание судебной практики, возможность участия в качестве арбитров и экспертов не только юристов, но и, например, специалистов фондового и биржевого рынка<sup>2</sup>, сохранение сторонами хороших взаимоотношений, конфиденциальность. Эти факторы делают затраты на урегулирование спора более эффективными<sup>3</sup>.

Использование примирительных процедур может позволить также ускорить и удешевить правосудие и для государства, и, что особенно важно для сторон, для граждан<sup>4</sup>.

Актуальность данного вопроса усиливается и тем, что способы АРС наряду с государственными средствами защиты прав представляют собой дополнительную гарантию реализации конституционного права на выбор наиболее адекватного законного варианта разрешения спора или урегулирования конфликта с целью защиты прав и законных интересов<sup>5</sup>.

Принимая во внимание то, что для России на современном этапе АРС является в известной мере новым правовым явлением, процесс дальнейшего его развития и институционализации, прежде всего, связан с необходимостью формирования самостоятельной нормативно-правовой базы, что неоднократно подчеркивалось представителями делового сообщества, органами государст-

<sup>1</sup> Рожкова М.А., Елисеев Н.Г., Скворцов О.Ю. Договорное право: соглашения о подсудности, международной подсудности, примирительной процедуре, арбитражное (третейское) и мировое соглашения / под общ. ред. М.А. Рожковой М.: Статут, 2008.

<sup>2</sup> Румянцева В.Г., Куликов В.Ю., Папырин В.В. Государственные и альтернативные формы разрешения конфликтов в сфере экономических отношений // История государства и права. 2007. №11. С. 6.

<sup>3</sup> Соколов М. О медиации за рубежом и в России // Корпоративный юрист. 2006. №2. С. 15.

<sup>4</sup> Яковлев В.Ф. О ходе судебной реформы в арбитражных судах России (итоги и перспективы) // Вестник Высшего арбитражного суда РФ. 2005. №1. С. 12.

<sup>5</sup> Севастьянов Г.В., Пылькевича А.В. Тенденции развития институциональных начал альтернативного разрешения споров // Вестник Высшего арбитражного суда РФ. 2007. №3. С. 32-33.

венной власти России, учеными-правоведами и иными представителями российского общества, выразившими активную поддержку развитию АРС<sup>1</sup>.

Необходимо отметить, что кодифицированные<sup>2</sup> и специальные<sup>3</sup> нормативно-правовые акты России содержат в себе нормы в области АРС, касающиеся таких его методов, как третейское разбирательство, международный коммерческий арбитраж, урегулирование коллективных и индивидуальных трудовых споров, в то время как законодательство в области посредничества в настоящий момент в нашей стране практически не сформировано, несмотря на то, что, несомненно, нуждается в самостоятельном правовом регулировании.

Следует признать, что нормы российского законодательства в отношении регулирования АРС носят фрагментарный характер. Подчеркнем, что существующее правовое регулирование примирительных процедур является явно недостаточным и нуждается в более подробном законодательном базисе.

В настоящее время Государственной думой принят в первом чтении проект федерального закона «О примирительной процедуре с участием посредника (медиации)». Он направлен на установление правового регулирования отношений, связанных с осуществлением альтернативного способа разрешения экономических споров – примирительной процедуры с участием посредника (медиации), и призван содействовать урегулированию споров путем проведения примирительных процедур, направленных на достижение соглашения между сторонами и способствующих поддержанию делового сотрудничества, гармонизации социальных отношений и формированию этики делового оборота. Таким образом, в России предпринимается первая попытка формирования самостоятельной правовой базы для примирительных процедур с участием посредника, которая, без сомнения, со временем будет расширяться<sup>4</sup>.

Наряду с законодательным закреплением вопросов медиации в России создаются специализированные структуры, занимающиеся медиацией, например, научно-методический центр медиации и права, объединенная служба медиации

<sup>1</sup> См., например, распоряжение Правительства РФ №1082-р от 04.08.2006г. «Концепция федеральной целевой программы «Развитие судебной системы России» на 2007-2011 годы»; *Материалы VI Всероссийского съезда судей* (30 ноября – 2 декабря 2004г.) // Вестник Высшего арбитражного суда РФ. 2005. №2. С. 9.; *Материалы Первого всероссийского съезда третейских судов* (полный текст выступлений на съезде). Резолюция съезда / Третейский суд. 2006. №4. С. 38.; *Постановление* Правительства РФ №583 от 21.09.2006г. «О федеральной целевой программе «Развитие судебной системы России» на 2007-2011 годы».

<sup>2</sup> См., например, *Конституцию РФ* (ч. 2 ст. 45, ч.1 ст. 85, ч. 4 ст. 105), *Гражданский кодекс РФ* части первая от 30.11.1994г. №51-ФЗ (ст. 10, 11) и часть вторая от 26.01.1996г. №14-ФЗ (ст. 797), *Земельный кодекс РФ* от 25.10.2001г. №136-ФЗ (ст. 64), *Воздушный кодекс РФ* от 19.03.1997г. №60-ФЗ (ст.125-127), *Кодекс торгового мореплавания РФ* от 30.04.1999г. №81-ФЗ (ст. 81, 342, 343, 352, 388, 391, 393, 402-407), *Кодекс внутреннего водного транспорта РФ* от 07.03.2001г. №24-ФЗ (ст. 161-163), *Устав железнодорожного транспорта РФ* от 10.01.2003г. №18-ФЗ (ст. 119-124), *Устав автомобильного транспорта РСФСР* от 08.01.1969г. (ст. 157-165), *Арбитражный процессуальный кодекс РФ* от 24.07.2002г. №95-ФЗ (главы 15, 30, 31), *Гражданский процессуальный кодекс РФ* от 14.11.2002г. №138-ФЗ (главы 46, 47).

<sup>3</sup> См., например, *Закон РФ* от 07.07.1993г. №5338-1 «О международном коммерческом арбитраже», *Федеральный закон* от 24.07.2002г. №102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации», *Федеральный закон* от 30.06.2003г. №87-ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности» (ст.12), *Федеральный закон* от 07.07.2003г. №126-ФЗ «О связи» (ст.55-56), *Федеральный закон* от 17.07.1999г. №176-ФЗ (ст. 37), *Закон РФ* от 07.02.1992г. №2300-01 «О защите прав потребителей» (ст. 19) и др.

<sup>4</sup> С текстом проекта федерального закона №374014-4 «О примирительной процедуре с участием посредника (медиации)» можно ознакомиться по адресу: <http://asozd2.duma.gov.ru/main.nsf> (портал «Законодательная деятельность»).

(посредничества) при Российском союзе промышленников и предпринимателей и другие, разрабатываются образовательные программы подготовки медиаторов.

Одним из препятствий широкого развития медиации в России является низкий уровень культуры и цивилизованности членов нашего общества в целом и культуры урегулирования конфликтов в частности.

Медиация возможна лишь тогда, когда участники конфликта готовы сотрудничать в процессе работы над разрешением конфликтной ситуации и, таким образом, для них сохраняется возможность дальнейших отношений и партнерства. Иными словами, одной из главных предпосылок для медиации является воля сторон к мирному разрешению спора и добровольность их участия в процедуре медиации<sup>1</sup>. По мнению В.Ф. Яковлева, предпринимательская среда в России уже в значительной степени для этого созрела. Не случайно проект закона о медиации был подготовлен в рамках Торгово-промышленной палаты России, которая объединяет всех наших предпринимателей. Однако, по его же справедливому замечанию, основой для использования медиации может быть лишь готовность и умение понять интересы другого лица<sup>2</sup>, что возможно лишь при наличии основ деловой этики и деловой культуры, которые необходимо развивать, без них медиация невозможна.

В заключении считаем нужным сказать: необходимо разработать для студентов юридических факультетов спецкурс «Примирительная процедура с участием посредника (медиация) как способ альтернативного урегулирования споров ("АРС")». Такая необходимость вызвана стремительным развитием медиации в России и в мире, формированием её правового регулирования, а также потребностью в формировании культуры урегулирования конфликтов и в информированности о медиации для её дальнейшего внедрения и эффективного функционирования.