Кафедра медицинской психологии и коммуникативных навыков

МЕЖДУНАРОДНЫЕ И НАЦИОНАЛЬНЫЕ ДОКУМЕНТЫ ПО МЕДИАЦИИ

ПОДГОТОВИЛ: МУХАМЕДОВ АМИР (5-113 ОМ)

ПРОВЕРИЛА: СТ. ПРЕПОДАВАТЕЛЬ ОСПАНОВА ЖАННА БОГДАТОВНА

ЦЕЛЬ

- Ознакомление с международными документами, регулирующими процесс медиации.
- Рассмотрение медиации на примере Бельгии.

СОГЛАСИТЕЛЬНЫЙ РЕГЛАМЕНТ ЮНСИТРАЛ

- Согласительный регламент ЮНСИТРАЛ (далее Регламент) был принят 4 декабря 1980 года на 241-ом заседании Комиссии ООН по праву международной торговли, на основании Резолюции Генеральной Ассамблеи 35/52.
- Регламент состоит из преамбулы и 20 статей, а также Типовой оговорки о Согласительной процедуре.
- В преамбуле Регламента отражены цели и значение примирительных процедур урегулирования споров, возникающих в контексте международных коммерческих отношений.
- Регламент применяется для согласительного урегулирования споров, возникающих из договорных или иных правоотношений либо в связи с ними, в тех случаях, когда стороны, стремясь к мирному урегулированию их спора, договорились о применении этого Регламента.
- Однако стороны могут в любое время договориться об исключении или изменении любых положений Регламента.
- В случае, когда какое-либо из правил Регламента противоречит норме закона, от которой стороны не вправе отступать, должна применяться эта норма закона.

ТИПОВОЙ ЗАКОН ЮНСИТРАЛ О МЕЖДУНАРОДНОЙ КОММЕРЧЕСКОЙ СОГЛАСИТЕЛЬНОЙ ПРОЦЕДУРЕ

- Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международной коммерческой согласительной процедуре (далее Типовой закон) был принят 19 ноября 2002 года на 52 пленарном заседании Комиссии ООН по праву международной торговли, на основании Резолюции Генеральной Ассамблеи 57/18.
- Типовой закон состоит из преамбулы и 14 статей. Типовой закон применяется к международной коммерческой согласительной процедуре.
- Под «согласительной процедурой» понимается процедура, которая может именоваться согласительной, посреднической или обозначаться термином аналогичного смысла. В рамках этой процедуры стороны просят третье лицо или лиц (посредника) оказать им помощь в попытке достичь мирного урегулирования их спора, возникшего из договорных или иных правоотношений либо в связи с ними. Посредник не обладает полномочиями предписывать сторонам разрешение спора.

- Типовой закон применяется независимо от основы, на которой проводится согласительная процедура, включая:
 - соглашение между сторонами, достигнутое до или после возникновения спора;
 - обязательство, установленное законом;
 - предписание или предложение суда, арбитража (за исключением случаев, когда судья или арбитр в ходе судебного или арбитражного производства пытается содействовать урегулированию спора) или компетентного государственного органа.

ЕВРОПЕЙСКАЯ ДИРЕКТИВА О НЕКОТОРЫХ АСПЕКТАХ МЕДИАЦИИ В ГРАЖДАНСКОЙ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ СФЕРЕ

- Европейская Директива о некоторых аспектах медиации в гражданской и предпринимательской сфере (далее Директива) была разработана в виде проекта Европейской Комиссией и передана на рассмотрение Европейского Парламента и Консула, документ был принят Европейским Парламентом 23 апреля 2008 года.
- Директива состоит из II статей. В преамбуле Регламента отражены цели и значение Директивы, необходимость создания мер по улучшению правовой кооперации в рамках ЕС, так как это прежде всего необходимо для правильного и эффективного функционирования внутреннего рынка ЕС.
- Директива регулирует некоторые аспекты гражданской и предпринимательской медиации в странах Европейского Союза (ЕС), и может быть применена только в спорах, которые могут возникнуть на территории ЕС.

- После принятия Директивы, странам участникам ЕС предоставлен срок в 36 месяцев для приведения в соответствие нормам данной Директивы национального законодательства.
- Директива направлена на дальнейшее использование медиации, посредством применения некоторых юридических правил среди правовых систем стран ЕС.
- Целью Директивы является «улучшение доступа к правосудию», который включает «адекватное урегулирование споров для физических и юридических лиц, не только посредством предоставления доступа к правовой системе, но и посредством укрепления связи медиации с судебными процедурами».

КЛЮЧЕВЫЕ КОМПОНЕНТЫ ДИРЕКТИВЫ

- Директива обязывает страны EC (здесь имеется ввиду Member States) поддерживать обучение медиаторов и развитие их вхождения и соблюдения добровольного кодекса по применению процедур и других качественно эффективных контрольных механизмов касательно обеспечения услуг по медиации.
- Директива дает каждому судье в Обществе, на каждой стадии процесса, право предлагать сторонам посещение информативной встречи по медиации и если судья посчитает это возможным, предложить сторонам перенаправить спор в русло медиации.
- Директива позволяет сторонам заключить соглашение в процессе медиации, статус которого позволяет придать решению исполнительную силу. Этого можно достичь, посредством судебного определения (approval) или нотариального сертификата, такое обстоятельство дает данному соглашению исполнительную силу в странах ЕС, на основе существующих Общественных правил.
- Директива гарантирует что медиация проходит в атмосфере конфиденциальности и что информация полученная или представленная сторонами в процессе медиации не может быть использована в судебном разбирательстве против стороны, представившей данную информацию, в случае если медиация будет не в силах решить поставленный вопрос.
- Нормы Директивы в период ограничений и prescription гарантируют сторонам, которые перенаправили спор из русла судебного разбирательства в русло медиации, что их право на подачу в суд по этому же спору не будет ограничено вследствие выбора медиации как способа урегулирования спора возникшего между ним.

- Рассмотрим правоприменение вышеперечисленных нормативных актов на примере Бельгии.
- В Бельгии альтернативное разрешение споров (АРС) нашло применение по широкому кругу споров. Медиация возможна по гражданским и коммерческим делам, включая споры в производственной сфере и споры в области защиты прав потребителей [6, с. 18]. Многие организации оказывают поддержку медиации посредством обучения, проведения кампаний по информированию населения. АРС с участием должностных лиц осуществляется на различных уровнях посредством публичных расследований, консультационных процедур, усиления процессуальных гарантий гражданам и организациям, к которым применяются административные меры.
- Публичные органы, такие как Главный комитет по аудиту и Государственный Совет, могут осуществлять примирительные функции по требованиям компенсации в случаях нанесения существенного ущерба и в случаях причинения вреда окружающей среде. Вступление в силу в феврале 2005 года бельгийского Закона о медиации создало новую правовую основу для проведения всех видов медиации в Бельгии

■ Законом установлено, что в отношении любого спора, который может быть предметом соглашения о его разрешении, может быть применена медиация. В Законе также перечисляется ряд отдельных видов споров, где может быть применена медиация. Если стороны включили оговорку о медиации в контракт, то в таком случае и в этой связи они обязаны сначала прибегнуть к медиации перед обращением к любому другому методу разрешения спора. Если сторона не исполнит оговорку о медиации, другая сторона имеет право в начале судебной процедуры поднять вопрос об этой оговорке, в результате чего суд будет обязан приостановить процесс до исполнения оговорки, если только оговорка не является недействительной в отношении данного спора или не перестала действовать. В любое время сторона вправе прекратить использование процедуры медиации без негативных правовых последствий.

- Закон различает два вида медиации добровольную медиацию и медиацию, предложенную судом. Добровольная медиация это процесс, на который стороны соглашаются по собственной воле, несмотря на возможность применения судебной или арбитражной процедуры. Инициированная судом медиация это процедура, которая может быть назначена судом как по запросу сторон, так и по собственной инициативе.
- В случае заключения в ходе медиации любого соглашения о разрешении спора, оно может быть направлено на утверждение (homologation) в суд. Если стороны приняли решение о проведении медиации неаккредитованным медиатором, то они лишаются права на утверждение судом соглашения о разрешении спора. Утверждение соглашения, достигнутого в результате медиации, делает соглашение исполнимым в соответствии с законом. Суд может отказать в этом, если соглашение о разрешении спора противоречит национальным интересам или не соответствует интересам несовершеннолетнего.

■ Процедура медиации по назначению суда имеет следующие особенности. В течение процесса рассмотрения дела судом судья вправе в любое время, включая момент вынесения решения, назначить медиацию, как по совместному ходатайству сторон, так и по собственной инициативе, при условии согласия сторон. Если стороны совместно ходатайствуют о назначении судом процедуры медиации, сроки судебного разбирательства приостанавливаются со дня такого совместного ходатайства. Если суд назначает медиацию, то он включает в свое решение сведения о договоренностях сторон, об их персональных данных, о медиаторе, о сроках этой процедуры, которая не может превышать 3 месяцев.

- Парламент Бельгии создал институциональную основу для аккредитации медиаторов.
- Образована Федеральная комиссия по медиации, состоящая из Генеральной комиссии и трех специализированных подкомиссий. В Генеральную комиссию входят два нотариуса, два адвоката и два представителя, не являющихся ни адвокатами, ни нотариусами. В задачи Генеральной комиссии входят: аккредитация организаций, проводящих обучение медиаторов, курсов обучения; установление критериев для аккредитации медиаторов (по видам медиации); аккредитация медиаторов, временное или окончательное прекращение аккредитации медиаторов, переставших соответствовать критериям, установленным законодательством; составление списка аккредитованных медиаторов и предоставление его в суды; разработка кодекса поведения медиаторов; определение санкций за нарушение положений кодекса поведения.
- Медиаторы должны работать в структурах медиации, признаваемых (зарегистрированных) Службой юстиции Бельгии. Центры медиации должны быть многопрофильными и обязаны представлять планы сотрудничества с судебными структурами и с ведомством юстиции.

- В Бельгии медиация может быть применена не только при разрешении гражданских, семейных, или трудовых споров. Возможность обращения к медиации в течение уже 15 лет также предусмотрена и применительно к уголовным делам, где медиация в настоящее время может быть инициирована по ходатайству лиц, участвующих в уголовном процессе. Прокуратура и судьи должны следить за тем, чтобы все лица, участвующие в уголовном процессе, были проинформированы о возможности участия в процедуре медиации.
- Медиация может применяться в случае рассмотрения вопросов об административных санкциях к несовершеннолетним не старше 16 лет, перед применением санкции муниципальный орган должен осуществить процедуру медиации. Ее цель позволить несовершеннолетнему возместить ущерб, который он причинил или обеспечить компенсацию.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

- Для регуляции медиации существуют такие международные документы, как Согласительный регламент ЮНСИТРАЛ, Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международной коммерческой согласительной процедуре и Европейская Директива о некоторых аспектах медиации в гражданской и предпринимательской сфере.
- Бельгия успешно на протяжении многих лет использует процедуру медиации для решения конфликтов.