

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 отступить, 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 11 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 ЕС (здесь имеется в виду 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.