

ВНЕСУДЕБНАЯ ПРОЦЕДУРА ПОСРЕДНИЧЕСТВА: НЕОБХОДИМОСТЬ ИЛИ РАЗВИТИЕ

Посредничество придает спору не конфронтационный, а односторонний характер, при этом руководствуясь не правовыми нормами, а техникой ведения переговоров. Посредничество по природе есть модернизированная форма переговоров, и ввиду универсальности самих переговоров, также является универсальной процедурой. Характеристики процедуры посредничества являются безусловными, присущими судебной и внесудебной медиации:

- правовое закрепление и внеправовой характер;
- оперативность, экономичность, конфиденциальность, предсказуемость решения;
- возможность применения на любой стадии рассмотрения спора вплоть до вынесения судебного решения;
- высокий потенциал в разрешении споров с иностранным элементом. При использовании процедуры с участием нерезидента особое значение приобретает своевременный и правильный перевод, а также наличие опытных правовых консультантов у сторон.

Наиболее общее представление об особенностях регулирования дают 14 статей Типового закона о международной коммерческой согласительной процедуре ЮНСИТРАЛ, Директива 2008/52/ЕС о некоторых аспектах медиации в гражданских и коммерческих делах.

Национальная практика и регулирование государств варьируются в значительной степени. Возможен вариант объективного приоритета судебной медиации, как в Германии. Великобритания применяет по отдельным категориям споров принудительную медиацию — если одна из сторон отказывается от использования медиации в качестве способа урегулирования спора, то суд может использовать данный факт для наложения на нее судебных издержек, связанных с процессом. На примере рекомендаций Комитета Министров Совета Европы можно выделить общую тенденцию — постепенное движение от закрепления посредничества и переговоров в качестве средства доступа к правосудию и разгрузки судебной системы, к регламентации медиации в отдельных сферах правовых отношений.

Внесудебная медиация в разрешении хозяйственных споров имеет более выраженный превентивный характер. Выделим своего рода проблемные «блоки», связанные с применением внесудебной медиации:

- кодекс поведения посредника, вопросы конфиденциальности процедуры, использование информации посредником и сторонами; ответственность посредника, в том числе уголовная;
- контроль качества услуг медиатора; требования к кандидатуре медиатора. Запрещать ли проводить медиацию тому, кто не имеет специального образования в этой области?

