

Хаткевич, М.Е., студент 1 курса УО ФПБ «Международный университет МИТСО» (Минск)

Научный руководитель — Шишковец И.И., доцент УО ФПБ «Международный университет МИТСО», кандидат юридических наук (Минск)

ОБ ОБЯЗАТЕЛЬНОСТИ ПРОВЕДЕНИЯ МЕДИАЦИИ В НЕКОТОРЫХ ШТАТАХ США

Аннотация. Споры всегда являлись неотъемлемой частью как общественной, так и личной жизни людей. Стороны не всегда могут самостоятельно решить возникший конфликт, что и обусловило актуальность и значимость медиации, направленной на разрешение между ними противоречия с помощью нейтрального посредника

Споры всегда являлись неотъемлемой частью как общественной, так и личной жизни людей. Стороны не всегда могут самостоятельно решить возникший конфликт, что и обусловило актуальность и значимость медиации, направленной на разрешение между ними противоречия с помощью нейтрального посредника.

Процесс институционализации медиации начался в США в XX веке. Для урегулирования трудовых конфликтов в 1947 году власти была создана Федеральная служба США по медиации и примирительным процедурам (Federal Mediation Conciliation Service, FMCS), сотрудники которой обладали специальными компетенциями, что способствовало достижению целей примирения сторон. В этот период впервые был употреблен термин «медиация» в современном его понимании. Уже в 60-х годах XX столетия были созданы негосударственных организаций «Neighborhood Justice Center» и «Community Mediation» по урегулированию конфликтов в семье между соседями и малообеспеченными лицами.

Как самостоятельная процедура, медиация возникает лишь с середины 70-ых годов, чему и теоретические разработки американских ученых. Так, в 1981 году исследователи Гарвардской школы права Роджер Фишер и Уильям Юри опубликовали результаты своих исследований под названием «Getting to Yes», в которой они описали концепцию по регулированию конфликтов на основе уступок сторон, которая в последующем нашла широкое применение в урегулировании хозяйственных споров.

В настоящее время медиация в США регламентируется следующими нормативными правовыми актами: Нью-Йоркская конвенция ООН 1958 г. «О

признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений», Регламент Комиссии международного права ООН (ЮНСИТРАЛ), а также Единый закон о медиации (Uniform Mediation Act), принятый в 2001 г. и объединивший более 2500 ранее существовавших в США законов, регулировавших посредническую деятельность в различных штатах государства. В этом законе нашло отражение последовательное разграничение деятельности посредника и арбитра – лиц, чья деятельность зачастую отождествляется. Согласно Единому закону на окружные суды США возлагалась обязанность предлагать сторонам спора как минимум один из существующих способов альтернативного разрешения и урегулирования споров.

Необходимо отметить, что предпосылкой возникновения института медиации в США послужили качественные изменения, произошедшие в американской экономике, которые повлекли существенное увеличение численности субъектов хозяйствования и возникающих между ними конфликтов. С целью разрешения возникающих конфликтов и нормализации взаимодействия были разработаны медиативные практики, которые в последующем получили широкое применение и были законодательно закреплены в соответствующих актах, а сама процедура медиации получила организационное оформление.

Институт медиации на сегодняшний день создан и успешно функционирует во многих странах мира, и их положительный опыт позволяет говорить о наличии перспектив развития и применения института медиации в Республике Беларусь.

Основным отличием института медиации в США и в Республике Беларуси является реализация принципа добровольности. Согласно ст. 3 Закона Республики Беларусь «О медиации» от 12.07.2013 г. добровольность является одним из основных принципов медиации, который выражает свободную волю сторон относительно участия в процессе медиации. При этом положения раздела 3 Единого закона о медиации США обязуют суды предлагать сторонам спора как минимум один из существующих способов альтернативного разрешения и урегулирования споров, в том числе и медиацию, в зависимости от применяемого законодательства (федерального и конкретного штата), содержания программы конкретного суда по альтернативному разрешению споров при данном суде, договора между сторонами, наличия медиативной оговорки.

Суды во штате Флорида уполномочены принудительно направлять на медиацию многие дела, например, «гражданские иски о возмещении денежного

ущерба» (ст. 44.102 Статутов Флориды). Также распространена практика проведения медиации по делам «о врачебной халатности, когда после всех действий по исследованию обстоятельств дела и подтверждения судом того, что иск может быть подан, стороны обязаны лично участвовать в медиации в течение 120 дней после того, как будет подан иск» (ст. 766.108 (1), 766.206 Статутов Флориды) [4].

Суды в Калифорнии могут направить дело на медиацию, когда «оспариваемая сумма не превышает 50000 долларов» (ст. 1775.5 Гражданского процессуального кодекса Калифорнии), и «не имеют право предписать медиацию в других спорах, но в то же время стороны могут использовать медиацию по настоятельной рекомендации судьи или потому, что имеются местные нормы, правила, указывающие на желательность медиации». При этом «суд не может направить стороны на медиацию до тех пор, пока у них не будет возможности высказать свое мнение о применимости данного способа урегулирования к их спору» (пр. 3.891(a)(1) Правил суда Калифорнии). Также правом Калифорнии установлена «обязательность медиации в страховых и семейных спорах» (ст. 20038(a) Семейного кодекса Калифорнии).

В разных районах внутри одного штата Нью-Йорк могут существовать программы как обязательной, так и добровольной медиации: это зависит от конкретной программы при суде. В Техасе право суда обязать стороны участвовать в медиации установлено ст. 154.001, 154.021, 154.022 Кодекса гражданского процесса и средств правовой защиты.

Представляется объективным ввести процедуру обязательной медиации в Республику Беларусь по примеру США и закрепить ее на законодательном уровне, как это сделано в Калифорнии, Флориде и других штатах Америки. Это позволит сторонам спора договориться о взаимовыгодных условиях разрешения спора, повысить уровень исполнения решения, а также повысить информированность общества о привлекательности медиации, снизить загруженность судов, экономии сторонами денежных средств.