

дополнить ч. 2 ст. 233 ТК положением о том, что «индивидуальные трудовые споры рассматриваются: комиссиями по трудовым спорам; судами; органами примирения, посредничества, арбитража; в процедуре медиации»;

дополнить ст. 1 ТК следующим определением «медиация – переговоры сторон с участием медиатора в целях урегулирования индивидуального трудового спора или коллективного трудового спора сторон путем выработки ими взаимоприемлемого соглашения».

К. А. Шмакова, Д. А. Ващилова

Белорусский государственный университет, Минск

МЕДИАЦИЯ В ЕС: ПОНЯТИЕ, ОСНОВНЫЕ ХАРАКТЕРИСТИКИ И ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ

В современном мире активно используются альтернативные судопроизводству способы разрешения споров. Одним из наиболее эффективных способов разрешения споров является медиация. Медиация позволяет предотвратить неблагоприятные последствия на начальной стадии спора и, как следствие, избежать судебного разбирательства. В странах ЕС медиация как альтернативный способ разрешения споров применяется чаще всего [1].

Институт медиации является неотъемлемой частью правовой системы государств Европейского союза. Были приняты отдельные нормативные правовые акты (Федеральный закон о медиации в гражданских делах Австрии от 6 июня 2003 года) либо уже существующие нормативные акты были дополнены нормами, регулирующими медиацию (например, в 2003 г. в Германии, в 2005 г. во Франции) [2].

В современном мире понятие “медиация” определяется в двух смыслах: узком и широком. В рамках широкого подхода под медиацией понимаются все действия, в которых независимое третье лицо вмешивается между сторонами, имеющими разногласия по любому вопросу, не имея прав судебного арбитра. Данного подхода придерживаются в Эстонии. Так, например, посредником может быть канцлер юстиции. Зачастую Канцлер юстиции разрешает споры, которые касаются различного рода дискриминации, при подаче лицом соответствующего заявления.

Согласно узкому подходу, суть медиации заключается в том, что любые посреднические процедуры могут осуществляться только специальным

арбитром, получившим статус медиатора (например, путем прохождения процедуры аккредитации) [3].

Важно принять во внимание, что узкий подход в свою очередь предусматривает целый ряд специфических черт. Чаще всего к таким чертам относят, например: наличие специальной подготовки у лица, выступающего в качестве медиатора; необходимость личного и непосредственного участия обеих сторон; наличие определенной структуры; нацеленность процесса на выработку медиативного соглашения. По мнению авторов, наличие таких специфических черт позволяет выделить медиацию в качестве самостоятельного способа разрешения спора. Стоит отметить, что узкий подход пользуется большей популярностью, нежели чем широкий. Узкий подход применяется в таких странах, как Германия, Чешская Республика, Италия.

Важно отметить, что в государствах-членах ЕС не существует единых требований к профессии медиатора. Так, например, в Германии на данный момент не существует ограничений по возрасту и наличию определенного образования. В Эстонии в качестве медиатора может выступать любое лицо, в том числе адвокаты. Как таковой специальной подготовки для будущих медиаторов законодательство Эстонии не предусматривает.

Однако в некоторых государствах к медиаторам предъявляется ряд требований. Например, в Чешской Республике лицо, планирующее стать медиатором, должно успешно сдать экзамен комиссии, назначенной Министерством юстиции. В Италии лица, желающие стать медиаторами, должны удовлетворять следующим требованиям: наличие ученой степени или диплома, эквивалентного диплому о высшем образовании; отсутствие судимости, дисциплинарных взысканий и других ограничений; и обязательное участие в качестве ассистентов минимум в 20 сессиях медиации [3].

По мнению авторов, предъявление определенных требований к будущим медиаторам является крайне важным, поскольку способствует более качественному проведению медиативных сессий. Обучение медиаторов в свою очередь позволяет более лучше понимать происходящий процесс и способствовать оптимальному разрешению спора с учетом интересов сторон.

Наиболее значимым является вопрос о видах споров, разрешаемых с помощью процедуры медиации. Существуют две модели: страны, в которых отсутствуют какие-либо ограничения на использования посредничества при разрешении споров, и страны, в которых существуют ограничения на проведение медиации для той или иной категории споров.

К первой модели относятся такие государства, как Шотландия, Германия, в которых любой вид мелкого спора может рассматриваться с помощью услуг посредника. Во Франции стороны могут решать спор с помощью медиатора в любой области права при условии, что посредничество не подрывает правила государственной политики. В Нидерландах медиация разрешена в любой сфере права, однако чаще всего используется в гражданском праве [3].

К странам, законодательства которых предусматривают ограничения на проведение медиации для той или иной категории споров, относятся Чешская Республика, Эстония, Венгрия, Италия и др.

Например, в Чешской Республике медиация допустима во всех областях права, кроме случаев, когда она исключена законодательством. Так, к числу соответствующих областей права относятся уголовное, коммерческое и семейное право. В Эстонии медиация имеет место при разрешении любых гражданских, семейных и касающихся дискриминации прав человека споров, а также при коллективных трудовых спорах. Стоит отметить, что в Венгрии Закон «О посредничестве» исключает посредничество в производстве по делу о клевете, административном производстве, опекуном производстве, разбирательстве о прекращении родительских прав, процедурах установления отцовства и др. [3].

В ЕС существует несколько подходов к использованию внесудебных способов разрешения споров.

Согласно первому подходу, в некоторых государствах-членах ЕС, таких как Германия, Чешская Республика, существует обязательное использование процедур досудебного урегулирования спора. Например, в Германии, в случае, если стороны не применяют медиацию (либо иной способ разрешения спора), суд вправе принять решение о приостановлении производства по данному делу.

В Чешской Республике, согласно Гражданскому процессуальному кодексу, председательствующий судья вправе назначить сторонам обязательную трехчасовую встречу с посредником. В таком случае производство по делу может быть приостановлено на срок до трех месяцев [3].

Второй подход рассматривает использование медиации и других способов разрешения споров исключительно на добровольных началах. К таким странам относятся, например, Нидерланды. В законодательстве Нидерландов содержится норма, информирующая стороны о возможности использования медиации с целью разрешения спора, возникшего между сторонами.

Третий подход предусматривает использование досудебных процедур урегулирования спора на добровольной основе с отдельными элементами поощрения внесудебных способов урегулирования конфликтов. Например, согласно законодательству Венгрии, обращение к медиации является добровольным, но имеют место определенные налоговые преимущества. Так, если стороны участвуют в посредничестве после первого слушания и достигнутая ими договоренность утверждена, то уплате подлежит только половина взыскиваемых сумм [3].

По мнению авторов, использование внесудебных способов разрешения споров является крайне важным, поскольку это позволяет в свою очередь достичь оптимального решения, удовлетворяющего интересы обеих сторон. И тем самым позволяет оперативно выйти из конфликтной ситуации. На наш взгляд, наиболее благоприятным является третий подход, который предусматривает определенные поощрения для сторон. По мнению авторов,

использование данного подхода способствует стимулированию сторон обращаться к внесудебным способам разрешения споров и, как следствие, способствует уменьшению числа конфликтов.

Рассматривая вопрос о правовом регулировании медиации в ЕС, в первую очередь стоит упомянуть Типовой закон Комиссии ООН по праву международной торговли о международной коммерческой согласительной процедуре 2002 года. Данный документ направлен на разрешение международных коммерческих споров, однако в то же время он может использоваться во внутреннем законодательстве государств для разработки внутренних законов или проведения примирительной процедуры. В пункте 1 статьи 4 Типового Закона 2002 г. подчеркивается, что согласительная процедура является международной, если коммерческие предприятия сторон и соглашения о согласительной процедуре в момент его заключения находятся в различных государствах [4]. На основе данной информации и того, что члены ЕС также являются членами Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (далее — ЮНСИТРАЛ), можно сделать вывод, что Типовой закон может быть использован на территории стран ЕС, при условии, что его нормы не противоречат обязательным документам Европейского Союза.

Одним из основных документов, регулирующих медиацию в ЕС, является Директива 2008/52/ЕС Европейского Парламента и Совета от 21 мая 2008 г. (далее — Директива) относительно некоторых аспектов медиации в гражданских и коммерческих делах. Директива носит обязательный характер и имплементирована в законодательство всех государств ЕС. Также как и Типовой закон ЮНСИТРАЛ, положения Директивы направлены на разрешение споров международного характера, однако она может применяться во внутреннем законодательстве стран-участниц ЕС. Стоит отметить круг отношений, в которых может быть использован данный документ — гражданские и коммерческие. Однако Директива не может быть использована при разрешении споров, которые не должны быть разрешены сторонами самостоятельно. Целью Директивы является унификация правил проведения медиации и упрощение доступа к медиации, как к средству разрешения спора. Данные правила могут применяться сторонами только добровольно при проведении медиации вместо обращения к судебному разбирательству [5].

Стоит отметить еще один документ, регулирующий медиацию в ЕС, — Европейский кодекс поведения для медиаторов. Данный документ в большей степени направлен на установление правил поведения и обязанностей медиатора. Европейский кодекс поведения для медиаторов закрепляет основные требования к медиатору, а также обязанности, например, обязанность соблюдения конфиденциальности.

Важно отметить, что в Директиве акцентируется внимание на принципах медиации. Так, в Директиве указывается, что медиатор призван проводить медиацию эффективно, беспристрастно и профессионально. Европейский кодекс поведения медиаторов, на который делает отсылку Директива, более

четко указывает на то, что медиатор должен быть независимым и беспристрастным. Под независимостью понимается, в первую очередь, обязанность медиатора оповещать стороны о наличии конфликта интересов. В таком случае медиатор может продолжать процедуру медиации только при согласии на то сторон и при наличии собственной уверенности в соблюдении независимости. Беспристрастность заключается в том, что медиатор обязан следовать принципу равенства сторон в медиации и обеспечивать равные права и возможности для сторон [2].

Рассматривая законодательства отдельных членов ЕС, стоит обратить внимание на Федеративную Республику Германию.

26 июля 2012 г. в Германии вступил в силу закон о медиации. Закон о медиации - законодательный акт, официально регулирующий медиацию в Германии. Стоит отметить, что сфера действия данного закона намного шире, чем сфера действия Директивы. В то время как Директива предусматривает использование медиации в гражданских и коммерческих спорах, Закон о медиации распространяется на все формы медиации в Германии, независимо от вида спора или места жительства заинтересованных сторон. Важно принять во внимание, что данный законодательный акт устанавливает только общие принципы, поскольку медиаторам и заинтересованным сторонам предоставляется значительная свобода действий при проведении процедуры медиации.

Во Франции процедура медиации была закреплена до создания Директивы ЕС 2008 года Декретом N 78-381 «О судебных примирителях» 1978 года. В ней дается определение должности судебного примирителя, который помогает урегулировать споры без обращения к судебному разбирательству. Директива имплементирована во французское законодательство Ордонансом № 2011-1540 от 16 ноября 2011 г. Кроме того, данный документ внес поправки в действующий Закон от 8 февраля 1995 г. В нем устанавливаются основные рамки для медиации, критерии оценки медиатора и принцип конфиденциальности, который является крайне важным для данной процедуры.

В Испании медиация регулируется законом 5/2012 по гражданским и коммерческим делам. Также в законодательстве о защите прав потребителей, семейном праве, гражданском праве и законодательстве о дорожно-транспортных происшествиях говорится о возможности обращения за проведением медиации в спорах. Кроме этого, на данный момент в гражданских и коммерческих делах способы обращения к медиации можно найти в Законе Испании о делах добровольной юрисдикции и в Гражданском процессуальном кодексе Испании. В первом предусматривается как добровольная медиация, которая может быть осуществлена с помощью квалифицированного в данном вопросе лица, так и медиация в ходе судебного разбирательства, в которой медиатором является либо судья, либо судебный секретарь. Последний способ предусматривает две разные стадии разбирательства, когда стороны приглашаются судом для рассмотрения возможности достижения соглашения. Правовое регулирование медиации в

Испании осложнено тем, что каждая автономная область имеет свои законы, и зачастую имеется определенный круг дел, которые входят только исключительно в компетенцию тех или иных областных органов.

Подводя итог, можно сделать вывод, что медиация является частым способом разрешения споров в странах ЕС. На данный момент не существует единого определения понятия «медиация». Однако данное понятие определяется в двух смыслах: узком и широком. По мнению авторов, узкий подход, предусматривающий наличие определенных специфических черт, позволяет выделить медиацию в качестве самостоятельного способа разрешения спора. В отличие от широкого подхода, который не предусматривает никаких требований и рассматривает медиацию как любое действие с участием независимой третьей стороны.

Важно принять во внимание, что в государствах-членах ЕС не существует единых требований к профессии медиатора. Считаем, что введение требований о наличии обязательного образования либо прохождении специальных курсов позволит медиаторам лучше понимать медиативные сессии и тем самым будет способствовать заключению оптимального медиативного соглашения, учитывающего интересы обеих сторон.

Правовое регулирование медиации на территории стран-членов ЕС осуществляется как централизованно, так и индивидуально в отдельных государствах. Так, в Испании каждая автономная область имеет отдельные законодательные акты, а правовое регулирование медиации в Германии даёт большую свободу участникам спора при разрешении конфликта. Несмотря на наличие Директивы, которая устанавливает общие правила для стран-участниц, каждое государство имеет свои отличительные особенности в данном вопросе. Немаловажным является вопрос об обязательности или добровольном применении средств мирного разрешения споров. На наш взгляд, наиболее благоприятным является подход, предусматривающий определенные поощрения для сторон. По мнению авторов, использование данного подхода способствует стимулированию сторон обращаться к внесудебным способам разрешения споров и, как следствие, способствует уменьшению числа конфликтов.

Список использованных источников

1. Алексеева Т. В. Некоторые аспекты медиации в странах Европейского союза / Т. В. Алексеева // Евразийский юридический журнал : научный журнал – 2015. – С. 81 — 85.
2. Беляева, Т. А. Европейская модель медиации / Т. А. Беляева // Сборник работ 72-й научной конференции студентов и аспирантов Белорусского государственного университета, 11–22 мая 2015, Минск. В 3 ч. Ч. 2. – С. 14-15.
3. Посулихина Н. С., Козырева А. Б. Альтернативные способы разрешения споров как мера снижения нагрузки на суды: сравнительно-правовое исследование / Н. С. Посулихина, А. Б. Козырева // Lex Russica : научный журнал – 2021. – С. 144 –155.

4. Типовой закон Комиссии ООН по праву международной торговли о международной коммерческой согласительной процедуре [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/com_conciliation.shtml. – Дата доступа: 12.09.2022.

5. Директива 2008/52/ЕС европейского парламента и совета от 21 мая 2008 г относительно некоторых аспектов медиации в гражданских и коммерческих делах [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://mediacia.com/wp-content/uploads/2018/07/Directive_2008_rus.pdf. – Дата доступа: 12.09.2022.

Победители конкурса эссе
«Медиация: профессия, инструмент общения, образ жизни».

С.С. ПРОКОФЬЕВА
ГУО Средняя школа №30 г. Минска

МЕДИАЦИЯ – ИНСТРУМЕНТ ОБЩЕНИЯ И ГЛАВНЫЙ ПОМОЩНИК В КАРЬЕРЕ И ЛИЧНОЙ ЖИЗНИ

Казалось бы, чем медиация может помочь нам в таких сферах как личная жизнь и карьера? Да, Вы сможете быстрее искоренять разногласия между членами семьи и друзьями, ссоры не будут надолго задерживаться в Вашей жизни, но что ещё? На первый взгляд ничего, ведь медиация – это и есть способ разрешения возникнувших конфликтов, но на самом деле всё гораздо сложнее. Медиатору, для успешной работы, нужно развивать в себе определённые качества, тем самым приобретая различные навыки, которые в последующем могут очень пригодиться. А вот что за качества, какие навыки, и как это может помочь в трудную жизненную минуту, мы с вами сейчас и узнаем.

В медиации есть свои определённые принципы, которых обязан придерживаться каждый медиатор. Они помогают выстроить конструктивный и комфортный для обеих сторон диалог. Мы разделяем 4 основных принципа, это: