

УДК 34.037

ЭТАПЫ СТАНОВЛЕНИЯ МЕДИАЦИИ В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ

© **Виктория Викторовна КОЛОМЫТЦЕВА**

Тамбовский государственный университет им. Г.Р. Державина, г. Тамбов,
Российская Федерация, соискатель, кафедра теории государства и права,
e-mail: kolomytceva@inbox.ru

Выявляются предпосылки зарождения медиации и три этапа становления данного института, а именно этап зарождения медиации, затем первое упоминание и применение медиации при возникновении конфликтов, и завершающий этап – законодательное урегулирование процедуры медиации при урегулировании правовых конфликтов. Анализируются причины, способствующие процессу становления медиации в современном ее понимании. Определяются основные модели медиации в зарубежных странах.

Ключевые слова: медиация в зарубежных странах; исторические эпохи; медиация в древности; медиация в античности; медиация в средневековье; медиация в период новой истории; медиация в современном мире.

В определенные исторические эпохи существовали разнообразные формы урегулирования конфликтов, предусматривающие совокупность мер и решений, способных временно, либо окончательно погасить конфликт между сторонами в форме, приемлемой для этого конкретно-исторического общества. На основе анализа научной литературы по проблемам медиации и ее развития мы пришли к выводу, что процесс становления медиации проходил в три этапа.

Первый этап становления медиации связан с необходимостью урегулирования возникающих конфликтов в племенах, общинах и между ними, а в последующем с необходимостью урегулирования конфликтов между городами-государствами. Однако в это время официально термин «медиация» не употреблялся. Вместо этого термина употреблялся термин «посредничество». Данный этап становления присущ первобытному (доисторическому) обществу и античности и его можно считать предысторией медиации.

Примирение в древности являлось процедурой сложной, деликатной, требующей мудрости и большого опыта, поэтому примирителями в прошлом, начиная с каменного века, были люди уважаемые и мудрые: вожди, жрецы, аксакалы, старейшины, духовники. Наибольшего развития процедура получила в регионах с развитой торговлей. Многие историки находят корни современной медиации у финикийской цивилизации, основной деятельностью которой являлась

морская торговля, а также в Древнем Вавилоне.

Кроме указанных стран, подобную практику применения процедуры медиации имели древние иудеи, известна она была и в Африке. Во многих африканских странах до сих пор сохранился институт народных собраний, где конфликт разрешается с помощью персоны, которой все доверяют и которую все уважают [1, с. 12].

В древнем Китае и Японии медиация была главным средством для улаживания конфликтов. В Китайской Народной Республике медиация и сегодня используется в «Народных комитетах по примирению».

В античной Греции конфликты между городами-государствами регулировались при посредничестве третьих лиц – других городов. Небольшие греческие города также предлагали посреднические услуги в конфликтах между крупными городами-государствами Афинами и Спартой [2, с. 55].

Второй этап развития института медиации приходится на средневековье и новое время, когда назрела крайняя необходимость в окончании многолетних войн между государствами. Для этого этапа характерно принятие в 1803 г. первого в истории человечества правового документа в сфере медиации – «Акт посредничества». Можно предположить, что именно с этого момента положено начало развития медиации.

На рубеже средневековья и новой истории один из самых длинных в истории чело-

вечества конфликтов был закончен медиацией. Речь идет о Тридцатилетней войне, в которую были вовлечены практически все европейские государства, в т. ч. и Россия. В 1648 г. состоялось примирение, и были подписаны мирные договоры.

В период новой истории известен исторический факт медиации, в которой посредником в конфликте между Швейцарией, Германией и Францией выступил Наполеон Бонапарт. В 1803 г. Наполеон издал «Акт о медиации» (или «Акт посредничества»), предоставляющий Швейцарии независимость и восстанавливающий ее прежнее государственное устройство.

Третий этап связан с массовой необходимостью развития медиации, закреплением ее на законодательном уровне и применением ее в различных сферах деятельности. Для данного этапа характерно интенсивное развитие медиации во второй половине XX столетия в странах англо-саксонского права – США, Австралии, Великобритании, а уже позже в континентальной Европе и употребление термина «медиация» в современном ее понимании.

Наиболее известно использование посредников в конфликтах в забастовочной борьбе в США. Без быстрого разрешения конфликтов могла возникнуть угроза забастовок, массовых увольнений и временного закрытия предприятий, а в худшем случае – экономический кризис правящих кругов. В основанной в 1947 г. в США для этой цели «Federal Mediation and Conciliation Service» – федеральной службы по урегулированию конфликтов между управляющим кругом и с недовольством подвластным им трудящимся появился уже термин «медиация».

С 1960-х гг. в США была разработана концепция медиации в той форме, в которой она существует сегодня. Эти года определялись протестами против войны во Вьетнаме, движением за права человека, за новое определение роли полов, студенческими волнениями. Особую роль при этом сыграл основанный в 1964 г. «Community Relation Service» американского министерства юстиции. Данные учреждения помогали разрешить конфликты расистского, этнического и национального характера посредством медиации и переговоров, внесли вклад в смягчение многих крупных конфликтов тех лет.

В 1970-е гг. интерес к медиации значительно возрос. Стали появляться первые центры «Neighborhood Justice Centers» – «Соседские юстиции» – локальные негосударственные организации, которые предлагали бесплатные или недорогие медиативные услуги при возникновении правовых конфликтов между арендаторами и нанимателями, семейных конфликтов и т. д.

Многие называют 1976 г. годом начала внедрения альтернативных способов разрешения споров, поскольку именно тогда проявилась взаимосвязь этих методов с судебной системой США. В 1976 г. состоялась конференция, на которой некоторые судьи сказали: «Должен быть найден лучший способ разрешения споров, нежели суд» [3, с. 27]. Тогда же гарвардский профессор Фрэнк Зандер ввел понятие «суда со множеством дверей», т. е. когда суд может предложить тяжущимся не только судебное слушание, но и другие подходы, такие как медиация или арбитраж.

Процедура медиации в США урегулирована Единообразным Актом о медиации 2001 г., а также законодательством, действующим в отдельных штатах.

Медиаторы могут находиться при суде. Как отмечает К. Бернанд, медиаторы при апелляционном суде Девятого федерального округа США являются сотрудниками суда, они высококвалифицированные юристы с большим опытом работ. Деятельность медиаторов как сотрудников суда четко ограничивается от иной судебной деятельности [4, с. 48].

Опыт США показывает, что с помощью посреднических процедур можно не только быстро и эффективно разрешить споры, но и решить многие проблемы судопроизводства, например, существенно уменьшить количество подлежащих рассмотрению гражданских дел, упростить процедуру разбирательства, снизить сроки прохождения дела в суде первой инстанции [5, с. 14-17].

В 1980-х гг. институт медиации стал стремительно расширять свою территорию. Из Америки популярные примирительные процедуры быстро проникли в другие страны англосаксонского права: Англию, Ирландию, Канаду, Индию, Австралию – и далее распространились по всей Европе. Медиация закрепилась на законодательном либо на

ином уровне в Нидерландах, Франции, Германии, Бельгии, Швейцарии, Италии.

В Швейцарии развитие медиации связано, прежде всего, с именем Дюса вон Вэдта. Один из номеров журнала «Семейная динамика» в 1992 г. он отдал теме «Медиация». В конце 1980-х гг. в Германии открылись первые курсы по обучению медиации.

Швейцария часто и успешно выступает в качестве нейтрального посредника при разрешении международных конфликтов. Приоритет отдается мирному урегулированию спора.

В Австрии Роланд Прокш и Стэндли Кохэн провели в марте 1992 г. семинар по медиации. В нем приняли участие большое число специалистов по работе с семьей. Как следствие, участники семинара начали использовать медиацию в своей работе, когда это касалось конфликтов.

Распространение медиации подтолкнуло министерство юстиции Австрии к обсуждению возможности введения медиации как средства помощи для лиц в период развода. Были организованы несколько пробных проектов – в Зальцбурге и Флоридсдорфе, результаты которых были институционально закреплены созданием Общества Ко-медиации – проведения медиации двумя или более медиаторами.

Австрия – одна из немногих стран мира, где профессия медиатора внесена в номенклатуру профессий. В Австрийском законодательстве предусматривается, что соглашение по результатам медиации, проводимой в связи с имеющимся судебным производством, может быть признано судом, в то время как результат досудебной медиации судебной защиты не получает.

В соответствии с Новым Федеральным законом Австрии «О посредничестве по гражданским делам», вступившим в законную силу 1 мая 2004 г., посредничество является добровольной процедурой.

В конце 1980-х – начале 1990-х гг. Джек Химмельштейн и Гари Фридман из США были приглашены юристами Германии для проведения курсов по медиации специалистам, занимающимся семейными спорами и разводами. После достаточно длительного курса обучения, многие из слушателей создали собственные центры медиации по разрешению семейных споров. В последующем

Джек Химмельштейн и Гари Фридман проводили в Германии бизнес-медиацию и также положили начало применению нового метода в этой области.

В большинстве немецких школ права введен постоянный курс медиации.

Процедура примирения с участием нейтрального посредника очень популярна в Великобритании, даже существует специальная служба – горячая линия, куда можно позвонить из любого конца страны, охарактеризовать конфликт, свои предпочтения относительно медиатора, и вам предложат целый список специалистов, подходящих к вашим требованиям. В плане обязательности процедуры Великобритания пошла на компромиссный вариант: если какая-то из сторон отказывается от предложенной судом процедуры медиации, она должна понести все судебные расходы, даже если выиграла дело.

Сэр Генри Брук, судья Верховного суда в отставке, председатель Совета по гражданской медиации, отмечает, что «использование медиации в Англии и Уэльсе для разрешения гражданско-правовых и коммерческих споров растет в течение последних 20 лет, а сейчас рост даже ускорился». Лорд Вульф дал импульс этому росту в 1995 г., опубликовав Промежуточный отчет о доступе к правосудию. Философия его метода заключалась в том, что людей необходимо побудить к урегулированию споров на как можно более раннем этапе, как можно более экономически выгодным и справедливым способом, и что правительству, судам и другим органам власти необходимо популяризовать альтернативные методы разрешения споров [6, с. 42].

Переговоры и посредничество известны и во Франции. На уровне правительства делаются определенные шаги для внедрения этих методов. Например, Национальная школа администрирования включает в учебную программу семинары по ведению переговоров, правительство объявило, что необходимо готовить «агентов-посредников» для борьбы против насилия. В новый гражданский процессуальный кодекс Франции введено положение о примирении, в соответствии с которым судья, рассматривающий дело, вправе с согласия сторон назначить третье лицо, перед которым ставится задача выслушать стороны, сопоставить их позиции

и содействовать им в нахождении решения конфликта.

Формы альтернативного разрешения споров присутствуют в Канаде в течение 200 лет, т. к. уже первые поселенцы, прибывшие в Канаду из Великобритании и Европы, принесли с собой методы разрешения споров, используемые в этих странах, в основном третейским судом. Однако традиционно основное количество споров рассматривалось государственным судом. К 1988 г. в Канаде стал наблюдаться растущий спрос на посредников, программы обучения посредничеству и стандарты посредничества. Канадский Институт арбитража и посредничества (КИАП) стал вести работу по разработке новых Программ обучения посредничеству.

В законе Аргентины № 24.537 «О медиации и соглашениях», обнародованном 25 октября 1995 г., предусмотрена обязательная медиация, установленная для большинства исков. После того, как иск подается в аргентинский суд, на него назначается медиатор. Реестр медиаторов ведется министерством юстиции.

Оплата труда медиаторов осуществляется согласно тарифам, утвержденным министерством юстиции. При достижении мирового соглашения расходы на оплату гонорара медиатора распределяются между сторонами, в противном случае гонорар выплачивается из специального государственного фонда.

Медиация является одной из древнейших форм урегулирования споров в Китае, и примеры ее применения имеют давнюю историю.

В Китае к концу XX в. ситуация в сфере судебного разбирательства ухудшилась, включая задержки в рассмотрении дел, высокие пошлины и прочие показатели неудовлетворительной работы судебной системы. Вследствие этих причин, механизм альтернативного разрешения споров, привлек внимание китайского правительства и органов судебной системы. Были приняты различные законодательные акты и новая судебная политика на местном и центральном уровнях.

В 1991 г. Гражданский процессуальный кодекс Китайской Народной Республики установил главу, посвященную примирению и медиации. Но такие предписания оказались пусты и непрактичны. Для исправления данного недостатка в 2004 г. Верховный Народ-

ный Суд Китая издал судебное разъяснение – Положение о некоторых вопросах применения медиации по гражданским делам в народных судах. В данном Положении соглашение о посредничестве официально признается обязательным для сторон. В настоящее время основными видами посредничества являются народное посредничество и судебное посредничество.

Народное посредничество как способ разрешения конфликтов играет важную роль в снятии напряженности в отношениях сельских жителей. В отличие от формальных судебных слушаний народное посредничество может осуществляться в любой форме, которая соответствует характеру спора и способствует его урегулированию. Например, популярными являются чаепитие и банкет, другие формы включают денежное возмещение, словесное извинение и т. п. [7].

Судебное посредничество проходит под председательством судей как помощь и дополнение к судебному разбирательству.

Подводя итог можно сказать, что медиация существует так же давно, как существуют конфликты.

Для разрешения конфликтов прибегали как к переговорам между конфликтующими сторонами, так и к медиации, которую можно назвать особым видом переговоров с участием нейтрального лица. Нельзя утверждать, что ранее применялась медиация в том виде, в котором она сформировалась и существует на настоящий момент. Можно говорить лишь о применении методов примирения сторон с участием нейтрального посредника. Сегодня невозможно представить себе повседневное управление конфликтом без медиации. Моделей медиации в мире известно множество. Но основополагающим для всех моделей является то, что в каждой из этих моделей сохраняются основные принципы медиации.

Считается само собой разумеющимся использование медиации в урегулировании самых разнообразных конфликтов в Европе и США. Медиация используется для разрешения проблем и столкновений интересов при трудоустройстве, профессиональных спорах, проблемах в торговле и строительной отрасли, конфликтах с соседями, разногласиях в сфере образования и здравоохранения, даже семейных ссорах (в частности, при разводах).

Государственные и частные организации и компании берут на вооружение медиацию для урегулирования внутренних и внешних конфликтов в своей повседневной деятельности. Судебные инстанции и юридические консультации неизменно рассматривают возможность разрешения противоречий с помощью медиации.

Таким образом, на основе анализа зарубежного опыта использования медиативных процедур можно констатировать, что медиация сегодня – это признанный и востребованный метод разрешения конфликтов в мире. Благодаря международной поддержке сферы ее применения постоянно расширяются.

Считаем, что в настоящее время в истории становления медиации в зарубежных странах можно выделить три этапа, а именно этап зарождения медиации в зарубежных странах, затем первое упоминание и применение медиации при возникновении конфликтов, и завершающим этапом стало законодательное урегулирование процедуры медиации при урегулировании правовых конфликтов, а также практическое ее применение.

Возможно, в ближайшее время для более детального урегулирования процедуры медиации будут приняты законодательные акты, регулирующие данную процедуру, а также будут внесены поправки в отдельные за-

конодательные акты, что позволит выделить еще один этап становления медиации в зарубежных странах, когда процедура медиации будет активно применяться при урегулировании конфликтов.

1. Медиация – искусство разрешать конфликты. Знакомство с теорией, методом и профессиональными технологиями / сост.: Г. Мета, Г. Похмелкина; пер. с нем. Г. Похмелкиной. М., 2004.
2. *Бесемер Х.* Медиация. Посредничество в конфликтах / пер. с нем. Н.В. Маловой. Калуга, 2004.
3. *Лав Л.* Суд со множеством дверей // Медиация и право. 2010. № 1 (15).
4. *Бернард К.* Механизм, отлаженный за 20 лет: медиация в Федеральном апелляционном суде девятого федерального округа США // Медиация и право. 2010. № 2.
5. *Леннуар Н.Н.* Альтернативное разрешение споров: переговоры и медиация. СПб., 2004.
6. *Брук Г.* Навязывать медиацию не следует // Медиация и право. 2009. № 4 (14).
7. *Aishan W., Wentang Y.* The Combination of Diversified Measures Facilitating the Resolution of Disputes // *Mediation Principles and Practice* / ed. by Y. Zhang. Xiamen, 2008.

Поступила в редакцию 12.11.2012 г.

UDC 34.037

STAGES OF THE MEDIATION IN FOREIGN COUNTRIES

Viktoria Viktorovna Kolomytseva, Tambov State University named after G.R. Derzhavin, Tambov, Russian Federation, Competitor, Theory of State and Law Department, e-mail: kolomytseva@inbox.ru

The preconditions of mediation origin and three stages of formation of the institution, namely the stage of nucleation of mediation, then the first mention of the use of mediation and in the event of conflict, and the final stage – the legislative resolution of mediation in the settlement of legal disputes are determined. The reasons contributing to the formation of mediation in its modern sense are analyzed. The basic models of mediation in foreign countries are defined.

Key words: mediation in foreign countries; historical periods; mediation in ancient time; mediation in antiquity; mediation in the Middle Ages; mediation in modern times; mediation in modern world.