

РАЗДЕЛ 2. АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ГРАЖДАНСКОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

УДК 431

В. Н. Вежновец

кандидат юридических наук, доцент,
профессор кафедры международного права
Международного университета «МИТСО»

С. В. Рыбак

кандидат юридических наук, доцент,
декан юридического факультета
Международного университета «МИТСО»

МЕДИАЦИЯ КАК СПОСОБ РАЗРЕШЕНИЯ МЕЖДУНАРОДНЫХ СПОРОВ

Аннотация. С учетом анализа принятых на современном этапе развития общественных отношений международных правовых актов и международной правоприменительной практики конкретизируется содержание медиации при урегулировании международных споров, рассматриваются принципы ее осуществления: сохранение нейтралитета медиатора, конфиденциальность, невозможность оказания политического давления, обязательность применения примирительных процедур и др. По результатам исследования авторами формулируются выводы о значимости и эффективности медиации в урегулировании международных споров, о ее преимуществе перед иными способами, в том числе и судебной процедурой.

Ключевые слова: медиация, медиатор, медиативный процесс, принципы медиации, методика проведения медиации.

Введение. Человечество в своем эволюционном развитии постепенно пришло к выводу, что любой спор можно урегулировать мирным путем, не прибегая к насилию. Но не всегда это удается осуществить спорящим сторонам самостоятельно. Тогда приходится прибегать к помощи третьей стороны, которая способствует мирному разрешению спора. Так, постепенно эволюционируя, возник способ урегулирования международных споров, в дальнейшем получивший название «медиация». В настоящее время медиация является одним из наиболее эффективных способов урегулирования

конфликтов на международной арене. Медиации уделяется пристальное внимание отечественными и зарубежными учеными и право-применителями. В этой связи процедура проведения медиации нуждается в научной проработке и перманентном совершенствовании.

Основная часть. Понятие «медиация» происходит от латинского *mediare* – «посредничать». В литературе существует множество определений медиации, авторы которых положили в основу ее прикладной характер и отраслевую специфику. С правовой точки зрения медиацию можно рассматривать как один из видов международных переговоров, позволяющий разрешить спор максимально выгодно для обеих сторон. Так, Конвенция ООН о международных мировых соглашениях, достигнутых в результате медиации, от 20 декабря 2018 г. определяет медиацию как процедуру, посредством которой стороны пытаются достичь дружественного урегулирования спора при содействии третьего лица, «медиатора», не обладающего полномочиями предписывать сторонам разрешение спора [1].

Медиация как способ разрешения международных споров нашла отражение в ст. 33 Устава ООН, в соответствии с которой стороны, участвующие в любом споре, должны прежде всего стараться разрешить спор путем переговоров, посредничества или иными мирными средствами по своему выбору. Эти же положения нашли подтверждение в Манильской декларации о мирном разрешении международных споров 1982 г., в соответствии с которой государства должны стремиться к скорейшему урегулированию своих международных споров с помощью любого из таких средств, как переговоры, посредничество или примирение [2].

Следует отметить, что осуществление медиации будет затруднено или вообще невозможно, если одна из сторон:

- не намерена идти на примирение;
- считает, что медиация является способом вмешательства во внутренние дела государства и тем самым нарушает один из общепризнанных принципов международного права;
- извлекает определенную выгоду из спора;
- заинтересована в продолжении спора;
- не желает признавать сложившуюся ситуацию в качестве международного спора;

– вследствие воздействия третьей стороны, заинтересованной в продолжении напряженности между спорящими сторонами или в регионе в целом.

Медиация осуществляется в определенной процессуальной последовательности. Латинское слово «процесс» означает «движение вперед». В философии движение рассматривается как любое изменение, как переход из одного качественного состояния в другое. То есть это может быть изменение вообще, начиная от простого перемещения в пространстве и во времени и заканчивая нашим мышлением. Движение как в философии, так и в переговорном процессе тесно взаимосвязано с развитием. Развитие – это появление новых качественных состояний, новых компонентов переговорного процесса. При этом развитие мы рассматриваем не единственным, не разовым качественным преобразованием, а некоторым комплексом взаимосвязанных качественных преобразований. В этом смысле развитие есть связь качественных преобразований в медиации. Это изменения, которые являются развертыванием возможностей, содержащихся в предыдущих качественных состояниях. Любая деятельность, использующая ресурсы для преобразования входов в выходы, может рассматриваться как процесс. Не исключением является и медиация, которую в узком смысле слова мы рассматриваем как медиативный процесс.

Заметную роль в развитии медиативного процесса играет медиатор. От него в большой степени зависит успех переговоров. Согласно ст. 4 Конвенция о мирном решении международных столкновений от 18 октября 1907 г., задача медиатора заключается в согласовании противоположных притязаний и в успокоении чувства неприязни, если оно возникло между конфликтующими государствами, находящимися в споре. Он должен хорошо владеть методами, позволяющими создать атмосферу делового, рационального и доверительного обсуждения спорных вопросов, позволяющего исключить всякого рода манипуляции. Медиаторами на переговорах могут выступать пользующиеся высоким международным авторитетом отдельные политики, лидеры государств, а также руководители международных организации, (ООН, ОБСЕ, СНГ). Медиативный процесс может осуществляться как одним медиатором, так и группой медиаторов. Право определять количественный состав медиаторов принадлежит спорящим сторонам. Медиатор выбирается самими спорящими

сторонами. В соответствии с принципом добровольности выбранный сторонами медиатор также должен согласиться с таким предложением. Медиатор – нейтральная и не заинтересованная в интересах сторон фигура. Беспристрастность и независимость медиатора являются базовыми принципами медиации. Независимость медиатора обеспечивает его равноудаленное отношение к каждой из сторон. В случае обращения к какому-либо лицу в связи с его возможным назначением в качестве медиатора это лицо сообщает о любых обстоятельствах, которые могут вызвать обоснованные сомнения в отношении его беспристрастности или независимости. Медиатор с момента его назначения и в течение всего медиативного процесса без промедления сообщает сторонам о любых таких обстоятельствах, если он не уведомил их об этих обстоятельствах ранее (п. 5 ст. 5 Типового закона ЮНСИТРАЛ о международной коммерческой согласительной процедуре).

Медиатор призван наладить коммуникацию между спорящими сторонами и способствует выработке взаимоприемлемого решения. Он способствует выработке компромиссного решения, но не принимает решение за них. Медиатор должен обладать техникой переговорного процесса, четко представлять постановку вопроса и владеть аргументацией. Его основная задача – контролировать ход переговорного процесса и направлять его в русло партнерских отношений между спорщиками.

Организация и проведение медиативного процесса осуществляются в несколько этапов: подготовительный, основной и завершающий.

На подготовительном этапе создаются надлежащие предпосылки для организации медиации: осуществляется диагностика спора, прогнозируется его развитие и возможные негативные последствия – перерастание в конфликт, продумывается последовательное развитие медиативного процесса.

Диагностика – это исследовательская процедура, направленная на «прояснение» условий и обстоятельств, которые привели к спору. Ее главная задача – получить ясное представление о тех факторах, которые будут способствовать или препятствовать прекращению спора. В процессе диагностики собирается вся необходимая информация о реальных возможностях спорящих сторон,

уровне их коммуникабельности, условиях протекания переговоров, многих других важных обстоятельствах, влияющих или могущих повлиять на исход медиативного процесса. Например, противодействие третьих стран или конкурирующих транснациональных корпораций, не заинтересованных в позитивном исходе медиативного процесса.

За диагностикой следует прогнозирование, сущность которого заключается в оценке собранной информации и предвосхищении возможного развития медиативного процесса в условиях реально сложившейся международной обстановки.

Следует отметить, что подготовительный этап осуществляется на двух уровнях – внутригосударственном и внешнем. На внутригосударственном уровне стороны проявляют переговорную инициативу, формируют делегации, вырабатывают позицию, которой следует придерживаться во время медиативного процесса, определяют возможные уступки и компромиссы, на которые они могут пойти, получают полномочия на проведение переговоров и т. д. Кроме того, принимающая сторона разрабатывает план встречи и трансферта делегации другой стороны, ее размещение, подбирает помещение для медиации, планирует транспортное обеспечение, культурную программу, коммуникационное обеспечение и т. д. Если медиативный процесс планируется организовать на территории третьей стороны, то организационные мероприятия разрабатываются совместно, как правило, на уровне дипломатических миссий, и согласовываются с принимающей страной.

На внешнем уровне подбирается и согласовывается между спорящими сторонами личность медиатора, место и время осуществления медиации.

Основной этап включает в себя важные взаимосвязанные компоненты:

- оглашение позиции сторон относительно спора;
- согласование вопросов для обсуждения на переговорах, требующих решения;
- создание доверительной и благоприятной для работы обстановки;
- проведение медиатором индивидуальной работы со сторонами;

– в необходимых случаях для снятия разногласий создается согласительная комиссия;

– для выработки и согласования проекта итогового документа может создаваться редакционная комиссия.

В некоторых случаях, когда стороны не воспринимают друг друга, делегации располагаются в разных помещениях. В подобных ситуациях любые действия и предложения, исходящие от противоположной стороны, оцениваются ими неадекватно. Даже в том случае, когда эти действия являются оптимально конструктивными, а предложения – оптимально разумными и взаимовыгодными [3, с. 106–107]. В описанной ситуации медиатор встречается с каждой из сторон в отдельности для уточнения их позиций по спорному вопросу. Таким образом, на первый план в медиативном процессе выдвигается задача снять напряженность во взаимоотношениях между спорщиками, помочь им наладить конструктивную коммуникацию, подвести к осознанию своих интересов, снять психологические барьеры противостояния и помочь увидеть в другой стороне не оппонентов, а партнеров, без которых не может позитивно развиваться взаимовыгодное двустороннее сотрудничество. Ведь почти для каждого спора характерно, что позиция, занимаемая одной стороной, неприемлема для другой стороны.

Если медиатор получает от одной из сторон информацию, касающуюся спора, он может раскрыть существо этой информации другой стороне медиации. Однако если сторона сообщает медиатору какую-либо информацию под прямым условием о сохранении ее конфиденциальности, то эта информация не раскрывается другой стороне медиации. Задача медиатора – усадить делегации за стол переговоров. Медиатор, как посредник, обращает внимание спорящих на то, в чем совпадают и в чем различаются их позиции, на слабые и сильные стороны их предложений, помогает им выработать окончательный вариант текста итогового документа. В случаях, когда соглашение планируется подписывать на высоком или высшем уровне, итоговый документ готовится к подписанию и парафируется руководителями делегаций.

На завершающем этапе итоговый документ подписывается и поступает в установленном порядке в государства для выполнения внутригосударственных процедур, необходимых для его вступления в силу.

Процедура медиации максимально гибкая, экономичная и эффективная, не ограничена процедурой судопроизводства и правоприменения. Спорящие стороны могут провести саммит в удобном для них месте и в удобное время. В медиативном процессе не выясняют, кто прав, кто виноват, не рассматривают прошлые взаимоотношения, а только состояние и развитие спора на сегодняшний день: выявляются совпадающие и расходящиеся точки зрения на предмет спора, осуществляется совместный поиск его разрешения. Решения спорящими сторонами принимаются самостоятельно, без какого-либо вмешательства третьей стороны. Именно поэтому они наиболее жизнеспособны и позволяют сторонам в дальнейшем развивать добрососедские отношения. И самое главное, медиация направлена на достижение консенсуса, то есть совместную выработку взаимоприемлемого решения, когда каждая сторона согласна с принятым решением даже в том случае, когда соглашается пойти на не совсем выгодные для себя уступки. Медиация позволяет снизить не только эмоциональное и когнитивное напряжение, но и получить удовлетворение своих моральных и материальных потребностей [4, с. 59–60]. Отметим, что это свойство медиации придает ей преимущественное положение перед другими способами урегулирования межгосударственных споров и не позволяет им перерасти в конфликт.

Медиация как одна из форм осуществления международного переговорного процесса имеет только ей присущие черты. Прежде всего она характеризуется неформализованностью и гибкостью: необязательно выработать правила процедуры, повестку дня и регламент работы. Порядок работы определяется по договоренности сторон и не всегда оформляется письменно. Достаточно того, чтобы стороны выразили желание приступить к поиску взаимоприемлемого решения, исчерпывающего конфликт.

Медиативный процесс может закончиться на любой из стадий. Его результатом могут быть и дальнейшие совместные поиски взаимоприемлемого решения без участия медиатора, и возврат к односторонним действиям. Вполне допустим и такой вариант, когда в начале медиативного процесса медиатор выясняет позиции сторон и приоритетные направления по поиску разрешения спора, а затем, если стороны не в состоянии договориться без его участия,

предлагает свой вариант решения, основанный на сообщенной ему конфиденциальной информации. Этот проект предлагается отдельно каждой стороне. Если соглашение подписывается, медиатор утилизирует носители конфиденциальной информации [5, с. 128–129].

Негативное отношение может быть не только к другой стороне как к источнику информации в целом, но и к содержанию информации, исходящей от нее. Все, что исходит от противоположной стороны, подчас воспринимается с недоверием. Снятие напряжения во взаимоотношениях между сторонами ложится на плечи медиатора. В его поддержке нуждается не только начальная стадия медиации, но и весь медиативный процесс. Медиатор помогает минимизировать напряженность во взаимоотношениях сторон; облегчить медиативный процесс, сделать его гибким и эволюционным; способствовать выработке и принятию компромиссного решения, исчерпывающего конфликт.

Медиативный процесс существенно отличается от арбитражного прежде всего тем, что предполагает участие медиатора, который не выносит решения по рассматриваемому спору, а помогает сторонам самим найти выход из создавшейся ситуации. Медиатор содействует разрешению спора, при этом стоящие перед ним задачи меняются в зависимости от сложности спора.

Медиативный процесс существенно отличается и от судебного процесса. Судебный процесс является публичным и формализованным процессом. Он ориентирован на состязательность сторон, сбор фактов и доказательств. Спор решается исходя из права, то есть необходимости защиты прав и законных интересов субъектов (истца и ответчика). Спор, разрешающийся путем судебного разбирательства, ориентирован на победу одной из сторон. Урегулирование разногласий посредством медиации, в отличие от судебного разбирательства, представляет собой неофициальную процедуру, основанную на автономности участников конфликта, в котором учитываются субъективные интересы, различия, личные убеждения и точки зрения каждой из сторон.

Если медиативный процесс осуществляется на официальном уровне, то большое значение имеет официальный статус медиатора. В таком случае наиболее эффективными могут быть медиаторские услуги лидеров государств или руководителей международных организаций. С задачами мониторинга при-

нятых решений лучше всего могут справиться международные организации; оказывать влияние на конфликтующие стороны, побуждая их к примирению, могут и крупные державы. Анализ международной практики по локализации и прекращению межгосударственных споров показывает, что позитивному исходу медиативного процесса в большинстве случаев способствуют неофициальные медиаторы.

И все же главной задачей медиативного процесса является оказание помощи в диагностике спора и поиске взаимоприемлемого решения. Именно для этого медиатор содействует сближению позиций сторон, ориентирует их на совместный поиск решения и организует коммуникационные связи. Диагностика ситуации осуществляется прежде всего путем оказания помощи каждой стороне в анализе сложившейся ситуации, осознании позиции другой стороны, уточнении и коррекции своей позиции, поиске пересекающихся интересов и учете их в переговорах. Для международных споров характерен своеобразный эгоцентризм, заключающийся в отказе от детального анализа интересов оппонентов. Преодоление этого эгоцентризма с помощью медиатора позволяет более точно проанализировать ситуацию и учесть интересы каждой стороны. Медиатор помогает выявить те факты, которые вследствие селективности восприятия каждой стороны оказываются вне поля зрения их анализа. Тем самым он содействует восприятию ими более адекватной картины действительности. В задачи медиатора входит также генерация новых идей, внесение предложений по поиску вариантов разрешения конфликтной ситуации. Также позитивное влияние на исход медиативного процесса оказывает поэтапное его развитие, то есть переход от более простых вопросов к более сложным. Иногда сложные и, казалось бы, неразрешимые вопросы обсуждаются в кулуарах в неформальной обстановке, вне рамок медиативного процесса, что также приводит к позитивному исходу дела.

Медиативный процесс заканчивается: заключением мирового соглашения – в день подписания такого соглашения; заявлением медиатора после консультаций со сторонами о том, что дальнейшие усилия в рамках медиативного процесса не приводят к позитивному результату, – в день объявления такого заявления; заявлением сторон, адресованным медиатору, о том, что медиативный процесс прекращается, – в день объявления такого заявления; заявлением одного из конфликтантов, адресованным другому

конфликтанту и медиатору о своей незаинтересованности в продолжении медиативного процесса, – в день объявления такого заявления. Если стороны заключают соглашение об урегулировании спора, то это мировое соглашение имеет обязательную силу и может быть приведено в исполнение.

Заключение. Таким образом, международная медиация – это неформальная, конфиденциальная, равноправная, откровенная и уважительная коммуникация по урегулированию спора. Основным компонентом медиации является международный переговорный процесс, а его участниками являются медиатор как посредник (организатор) и спорящие стороны. Медиатор организует переговоры таким образом, чтобы стороны пришли к взаимоприемлемому соглашению. Соглашение, достигнутое таким образом, не требует принудительного исполнения, так как стороны удовлетворены им и заинтересованы в его воплощении в жизнь. Международная медиация является одним из самых эффективных внесудебных способов разрешения споров, имеющих ряд преимуществ по отношению к арбитражной и судебной процедурам, главным из которых является разрешение конфликта путем достижения конфликтующими сторонами взаимоприемлемого решения. Медиация может быть эффективной в тех случаях, когда спорящие стороны стремятся к внесудебному урегулированию спора, кандидатура медиатора согласована и единодушно принята, медиатор пользуется всеобщим уважением и доверием. Даже тогда, когда стороны не пришли к консенсусу и не выработали взаимоприемлемое решение, медиация позволяет значительно снижать международную напряженность в отдельно взятом регионе и создать условия для диалога. Одновременно она служит превентивным средством, не позволяющим международному спору перерасти в международный конфликт.

Список использованных источников

1. Конвенция Организации Объединенных Наций о международных мировых соглашениях, достигнутых в результате медиации, от 20 декабря 2018 г. [Электронный ресурс] // Медиация Европа – Азия. – Режим доступа: <https://mediation-eurasia.org/wp-content/uploads/2019/04/singapurskaja-konvencija-s-rezoljuciej-generalnoj-assamblei-oon.pdf>. – Дата доступа: 14.05.2020.

2. Манильская декларация о мирном разрешении международных споров [Электронный ресурс] : принята резолюцией 37/10

Генеральной Ассамблеи от 15 нояб. 1982 г. – Режим доступа: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/manila_declaration.shtml. – Дата доступа: 14.05.2020.

3. Гридчин, А. А. Коммуникативные технологии регулирования региональных конфликтов / А. А. Гридчин // Вестн. ВолГУ. Сер. 7, Философия. Социология и социальные технологии. – 2009. – № 1. – С. 105–109.

4. Нэх, В. Ф. Политический конфликт, технология инициирования, регулирования, разрешения / В.Ф. Нэх // Вестн. МГУ. – Сер. 12, Политические науки. – 1995. – № 5. – С. 59–75.

5. Надежин, Н. Н. Структура переговорного процесса при урегулировании конфликтов / Н. Н. Надежин // Вестн. ЗабГУ. – 2007. – № 3. – С. 127–133.

29.06.2020

V. Vezhnovets

Ph.D. in Law, Associate Professor,
Professor of the Department of International Law
of the Educational Institution
of the Federation of Trade Unions of Belarus
«International University «MITSO», Belarus

S. Rybak

Ph.D. in Law, Associate Professor,
Dean of the Law Faculty of the Educational Institution
of the Federation of Trade Unions of Belarus
«International University «MITSO», Belarus

MEDIATION AS A METHOD OF RESOLUTION OF INTERNATIONAL DISPUTES

Abstract. Taking into account the analysis of international legal acts adopted at the present stage of development of public relations and international law enforcement practice, the article concretizes the content of mediation in the settlement of international disputes, discusses the principles of its implementation: maintaining mediator neutrality, confidentiality, the impossibility of exerting political pressure, the mandatory application of conciliation procedures, etc. Based on the results of the research, the authors formulate conclusions about the importance and effectiveness of mediation in the settlement of international disputes, about its advantage over other methods, including the judicial procedure.

Keywords: mediation, mediator, mediation process, principles of mediation, mediation technique.