



USAID
FROM THE AMERICAN PEOPLE



O'ZBEKISTON RESPUBLIKASI OLIY SUDI



Обзор практики внедрения медиации в 5 ведущих странах по АМРС по рейтингу «Ведение бизнеса»



Автор-составитель:

Раъно Исмаилова

Таск-менеджер по судебному администрированию
проекта «Партнерство в сфере верховенства закона в Узбекистане»

Настоящее издание подготовлено в рамках совместного проекта Верховного суда Республики Узбекистан, Агентства США по международному развитию (USAID) и Программы развития ООН «Партнерство в сфере верховенства закона в Узбекистане» для **БЕСПЛАТНОГО РАСПРОСТРАНЕНИЯ**. Ответственность за содержание издания возлагается на авторов и может не совпадать с точкой зрения Верховного суда Республики Узбекистан, Программы развития ООН, Агентства США по международному развитию (USAID) или правительства США.

Электронная копия издания размещена на интернет сайтах Верховного суда Республики Узбекистан www.sud.uz и Программы развития ООН www.uz.undp.org.

Республика Узбекистан
г. Ташкент, ул. А. Кадырий, 1.
Телефон: +998 71 239 0267

- © Программа развития ООН в Узбекистане (ПРООН), 2020.
- © Агентство США по международному развитию (USAID), 2020.
- © Верховный суд Республики Узбекистан, 2020.



USAID
FROM THE AMERICAN PEOPLE



O'ZBEKISTON RESPUBLIKASI OLIY SUDI



**Обзор практики внедрения медиации
в 5 ведущих странах по АМРС по рейтингу
«Ведение бизнеса»**

Ташкент – 2020

ВВЕДЕНИЕ

В течение последних нескольких лет в Республике Узбекистан были приняты меры, направленные на совершенствование нормативно-правовой базы и регулятивных процедур в сферах осуществления предпринимательской деятельности, формирования благоприятной бизнес-среды и позитивного имиджа страны на международной арене. Высокие позиции в мировых рейтингах повышают инвестиционную привлекательность республики, что увеличивает приток инвестиций.

Благодаря принятым за последние 5 лет мерам, в рейтинге Всемирного банка и Международной финансовой корпорации «Ведение бизнеса» среди 190 стран мира Узбекистан поднялся с 146-го на 69-е место и вошел в топ-20 стран, показавших наибольший прогресс в улучшении делового климата.

Позиции государства в рейтинге в компактной и емкой форме характеризуют состояние и перспективные тенденции изменения степени кредитоспособности заемщиков и инвестиционной привлекательности определенного проекта. Тем самым они играют роль ориентиров для принятия решений, установления и поддержания деловых отношений.

Отчет «Ведение бизнеса» включает в себя 11 индикаторов (тематических направлений), в том числе индикатор «Исполнение контрактов». Каждый из индикаторов (тематических направлений) состоит из компонентов, по которым составители отчета «Ведение бизнеса» определяют уровень осуществляемых реформ, упрощающих ведение бизнеса. Необходимо подчеркнуть, что в индикаторе «Обеспечение исполнения контрактов» Узбекистан поднялся с 41-го на 22-е место в 2019 году.

В данной сфере улучшились такие показатели, как повышение качества и эффективности правосудия, открытость и прозрачность судопроизводства, упрощение обеспечения исполнения контрактов путем принятия закона о добровольной медиации и создания финансовых стимулов, поощряющих стороны прибегать к урегулированию возникших споров посредством медиации.

Важность индикатора «обеспечение исполнения контрактов» заключается в том, что он определяет временные и финансовые затраты, а также качество судопроизводства, и это позволяет инвестору прогнозировать, сможет ли он защитить свои права и инвестиции. Таким образом, рейтинг «Ведение бизнеса», изучая привлекательность государства для инвесторов, исследует также качество судопроизводства, что подразумевает и альтернативные

методы разрешения споров, в том числе и медиацию. Мировая практика показывает, что медиация является эффективным способом внесудебного урегулирования споров с наименьшими временными и финансовыми затратами. В связи с этим рейтинг и имеет подкомпонент АМРС, где медиация – значимая часть.

Данное исследование включает в себя обзор опыта по внедрению и развитию АМРС в Китае, Германии, Казахстане, Грузии и Сингапуре, в том числе анализ принятых мер (законодательных, институциональных и проч.), которые позволили означенным странам получить максимальные баллы по одному из подкомпонентов «Индекса альтернативных методов разрешения споров».

№	Страна	Индекс альтернативных методов разрешения споров (из 3-х возможных баллов, отчет 2019 г.)
1	Сингапур	2,5
2	Китай	3
3	Казахстан	3
4	Германия	3
5	Грузия	2,5

При изучении зарубежного опыта были выбраны страны с различными правовыми системами и институтами медиации, для того чтобы определить наилучшие практики каждой из них.

ОБЩЕЕ ОПИСАНИЕ СИСТЕМ МЕДИАЦИИ В ИЗУЧЕННЫХ ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ

Китайская Народная Республика

В Китае медиация стала частью культуры. Еще в период династии Цин в 17–20 вв. н.э. судья, прежде чем принять дело к рассмотрению, сначала направлял стороны для примирения при помощи третьего лица. Более того, культура конфуцианства, которая широко распространена среди китайского населения, предполагает, что обращение к правосудию – это последний способ разрешения спора.

Согласно Закону КНР «О народной медиации»: «Народная медиация – это процесс, при котором народная медиативная комиссия убеждает заинтересованные стороны спора достичь медиативного соглашения на основе равных переговоров и свободной воли и тем самым решает спор между ними»¹. На сегодняшний день в КНР используется как судебная, так и внесудебная медиация для разрешения определенных видов гражданских, административных и коммерческих споров.

Судебная медиация – осуществляется в рамках судебного процесса и финансируется из государственного бюджета.

Внесудебная медиация – инициируется самими сторонами и проводится частным медиатором.

В Китае процедура медиации регулируется тремя законами, принятыми в 2008–2010 годах. Цели принятия данных законов: справедливое и своевременное разрешение гражданско-правовых споров, защита законных интересов сторон, содействие стабильности и гармонии в обществе. Согласно этим законам, при возникновении трудовых споров стороны могут обратиться к процедуре медиации в любой локальный центр или комитет медиации. Если в течение 15 дней с момента обращения стороны не пришли к обоюдному согласию, они имеют право передать дело в суд. Проведение медиации не является обязательным, и поэтому стороны могут прямо обратиться в суд, минуя ее. Были созданы Народные комитеты по медиации (государственные органы, осуществляющие медиацию на

¹ <https://www.uv.es/medarb/observatorio/leyes-mediacion/asia/china-mediation-law.pdf>

местах); администрация городов стала привлекать медиаторов таких комитетов в судебную медиацию для анализа и обмена опытом.

Судебная медиация является неотъемлемой частью судебной системы, а ее проведение регулируется рекомендацией Верховного суда «Приоритет медиации и совмещение медиации и судопроизводства». При рассмотрении дел суды сначала должны определить возможность проведения медиации. Медиатором может стать сам судья или несколько судей одновременно. Также можно приглашать сторонних медиаторов. В целях обязательного исполнения медиативного соглашения стороны могут подать в суд для его утверждения. Это необходимо сделать в течение 30 дней со дня вступления решения в силу. Однако медиация, проведенная без участия профессионального медиатора, не будет иметь необходимый для утверждения медиативного соглашения статус. Интересной особенностью судебной медиации Китая является то, что зарплата судьи возрастает прямо пропорционально количеству дел, разрешенных при помощи медиации².

Исполнение медиативного соглашения обязательно; любая его сторона может обратиться в суд для исполнения, государственная пошлина за это не взимается. Правила CIETAC³ приравнивают медиативное соглашение к арбитражному решению – так оно подпадает под условия Конвенции ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений. Однако 8 августа 2019 года Китай подписал Конвенцию ООН о международных мировых соглашениях, достигнутых в результате медиации, поэтому теперь обязательное исполнение медиативного соглашения в международных частных спорах также закреплено законодательством данного государства.

В КНР понятие «медиация» охватывает различные процессы. Там практикуется оценочная медиация⁴, где медиатором является сам судья. Однако в последнее время Правительство Китая стало все

² Yuwen Li, *The Judicial System and Reform in Post-Mao China: Stumbling Towards Justice (The Rule of Law in China and Comparative Perspectives)* Routledge Press, 2014, Chapter 5, p. 239.

³ Арбитражный институт правительства Китая

⁴ Оценочная медиация – это вид медиации, когда медиатор оценивает происходящее, а при определенных обстоятельствах также оказывает влияние на результат диалога, при необходимости предлагая свои варианты разрешения конфликта.

больше поддерживать фасилитативную медиацию⁵, отдельную от судебного процесса.

Также в Китае функционируют независимые специализированные медиативные центры: ССПИТ/ССОИС, Медиативный центр ВАС (Пекин), SCMC (Центр коммерческой медиации Шанхая). СИЕТАС с 2018 года стал проводить медиацию (ранее этот институт занимался исключительно арбитражем). Кроме того, медиативные центры в КНР объединяются в альянсы (к примеру, Пекинский медиативный альянс), основными целями которых являются: продвижение медиации, создание единых правил ее проведения, профессионализация медиативных услуг. Необходимо отметить, что центры медиации, хоть и являются независимыми, активно поддерживаются и финансируются государственной судебной системой.

Интересно, что в Китае отсутствует какой-либо государственный орган, занимающийся подготовкой медиаторов. В судебной системе судьи не обучаются проведению медиации, поскольку считается, что они и так владеют необходимыми навыками.

Каждый центр страны ведет свой реестр медиаторов, из числа которых определенный специалист приглашается для работы только в том случае, если стороны изберут его, то есть – данные медиаторы не являются постоянными работниками центра. На сайте размещается максимально подробная информация о медиаторе и его профессиональной деятельности, а не только краткие данные. При этом каждый центр сам определяет программу подготовки медиаторов; единого органа, регулирующего этот вопрос, не существует. Стандарты обучения и сертификации устанавливаются каждым центром отдельно. В КНР ежегодно при помощи медиации разрешается около 9 миллионов дел, что составляет 30–40%⁶ от общего числа рассмотренных в судах.

Популяризация медиации в Китае проводится с помощью различных профильных конференций, семинаров, саммитов. Судьи при этом являются активными участниками подобных мероприятий, часто выступают там с речами. Получается, что основной локомотив продвижения медиации в Китае – суды: именно государство поддерживает медиацию как финансово, так и административно.

⁵ Фасилитативная медиация – это вид медиации, при котором медиатор занимает позицию оказания содействия в принятии решения, но не предлагает варианты разрешения спора; он является организатором процесса. Стороны сами принимают решение, при этом медиатор не имеет права рекомендовать сторонам какое-либо решение, даже если они просят об этом.

⁶ <https://weinsteininternational.org/mediation-in-china/>

Развитие медиации в КНР

Судебная система	Независимая медиация	Государство
Руководство «Приоритет медиации и совмещение медиации и судопроизводства», согласно которому по всем категориям дел при рассмотрении судья отдает предпочтение медиации. Внедрение принципа «сначала медиация» для определенной категории споров, утверждение судом медиативного соглашения и его принудительное исполнение	Популяризация медиации. Создание платформы для взаимосвязи медиаторов. Создание совместных медиативных центров с ведущими мировыми организациями.	Создание Народных комитетов по медиации.

Сингапур

Медиация в Сингапуре, как и в других странах Юго-Восточной Азии, имеет глубокие корни. Разрешение споров посредством медиации существовало в Сингапуре испокон веков. Исторически медиацию обычно проводили старейшины. Они приглашали стороны обсудить спор и прийти к взаимовыгодному решению⁷. Современный Сингапур стал мировым центром медиации, благодаря стремительному развитию этого института, начавшемуся в 90-х годах 20 века.

Согласно Закону Сингапура «О медиации»: «Медиация – это процесс, включающий в себя несколько сессий, при котором один или более медиаторов помогают сторонам спора осуществить следующие действия с целью разрешения спора: определить причину спора, рассмотреть возможные пути разрешения спора, установить связь (общение) сторон друг с другом, прийти к обоюдному согласию».⁸

⁷ Joel Lee and Teh Hwee Hwee, eds, *An Asian Perspective on Mediation*, Academy Publishing 2009, at pp. 10-11.

⁸ <https://www.parliament.gov.sg/docs/default-source/Bills-Introduced/mediation-bill-37-2016.pdf>

В Сингапуре существует как судебная, так и внесудебная (частная) медиация. При судебной медиации судья сам направляет стороны на медиацию (судебную либо частную). Все споры с участием ребенка, а также вопросы о разводе рассматриваются в рамках процедуры медиации в Семейных судах. Различные министерства и агентства также проводят медиацию по своей специализации.

В 2010 году государство ввело правило использования АМРС при подаче заявлений в гражданские суды. И адвокаты, и клиенты должны письменно подтвердить, что они обсудили возможность применения АМРС, и указать в специальной форме свое решение об использовании АМРС. В 2012 году была введена «презумпция АМРС», когда все гражданские дела автоматически передавались на рассмотрение АМРС, если только одна или несколько сторон не отказались от этого. Отказ от использования АМРС по причинам, которые суд считает неудовлетворительными, может повлечь за собой штрафные санкции. Аналогичные шаги были предприняты Верховным судом в 2013 году, когда в Практические указания были внесены поправки, позволяющие стороне, желающей провести процедуру медиации, выступать с «предложением об АМРС».

Медиация проводится в первой инстанции, а не в Верховном суде. Кроме того, Верховный суд в качестве суда высшей инстанции разрабатывает специальные рекомендации для судей, в которых указано, какого рода дела желательно направлять на медиацию.

Практику имплементации внесудебной медиации в Сингапуре целесообразно показать на примере Сингапурского центра медиации (далее СЦМ). Он был основан в 1997 в качестве ННО, учредителем которого стала Сингапурская академия права (далее САП), являющаяся государственным органом. При этом директор СЦМ – это всегда судья Верховного суда.

Основные функции СЦМ:

- проведение медиации и предоставление других сопутствующих услуг;
- обучение АМРС, переговорам и др.;
- оказание консалтинговых услуг во избежание конфликтных ситуаций;
- аккредитация и ведение реестра медиаторов;
- продвижение медиации и других АМРС;
- создание условий для переговоров и медиации, а также других АМРС.

В период с 1997-го по 2002-й год Министерство юстиции оказывало финансовую помощь центру на основе гранта. Однако после 2002

г. СЦМ был переведен на самофинансирование. Следует отметить, что на тот период финансовое состояние центра уже позволяло без потерь перейти на самофинансирование. Что касается персонала, то в первые годы САП оказывала полную поддержку по данному вопросу: работники СЦМ фактически входили в штат САП, и центр платил им соразмерно времени, которое они тратили на работу.

Примечательно, что в Сингапуре нет определенных требований для того, чтобы стать медиатором. Многие именитые центры обучают и аккредитуют медиаторов сами, но общегосударственных критериев не существует. Правда, правительство страны рассматривает вопрос о внедрении единых стандартов и требований к медиаторам.

В самом начале, когда медиация в Сингапуре только зарождалась, многие были к ней равнодушны. Ушли годы на то, чтобы адвокаты стали советовать своим клиентам проведение процедуры медиации. Кроме того, в судах была введена практика предварительного слушания, когда сторонам объяснялись особенности медиации. До внедрения в Сингапуре судебной поддержки АМРС медиацию как таковую всерьез не воспринимали. В 1994 году был запущен специальный пилотный проект по проведению медиации в судах первой инстанции: судьи стали называться «судьями-медиаторами». В самом начале судьи в большей степени проводили оценочную медиацию и только с годами перешли к проведению фасилитативной.

В 2010 году была введена практика применения санкций за отказ от участия в процедуре медиации без веских причин; все гражданские споры стали включать обязательную процедуру применения АМРС (преимущественно – медиацию). Также за безосновательный отказ от применения медиации суд может отказать в уменьшении государственной пошлины. Благодаря этим мерам, количество медиаций увеличилось вдвое. К примеру, в 2018 году 6 000 гражданских споров было разрешено путем медиации, 85% из них – исполнено. Следует также отметить, что медиация проводится судьями бесплатно.

Генеральная прокуратура Сингапура подготовила рекомендации, согласно которым все правительственные ведомства должны использовать медиацию в качестве первого способа разрешения споров и включать медиативную оговорку о передаче споров в СЦМ во все контракты с участием государственных органов.

Все трудовые споры также в обязательном порядке должны пройти через процедуру медиации, и лишь потом, в случае невозможности достижения согласия, они могут быть направлены в комиссию по разрешению споров.

В 2016 году в Сингапуре вступил в силу закон, обязывающий юристов оповещать своих клиентов о возможности применения АМРС. В 2017 году были внесены изменения, согласно которым клиент и адвокат должны составить акт, отражающий будущие расходы и их целесообразность в судебном процессе.

Все споры с участием ребенка обязательно должны пройти процедуру медиации. Более того, при разводе, в случае если у пары имеются дети младше 21 года, процедура медиации также обязательна. При этом медиация может быть проведена как в суде (бесплатно), так и в частном центре (платно).

Реестр медиаторов состоит из лиц, которые занимаются своей профессией и осуществляют медиацию, если есть спрос. При этом реестр разделен по специализации (например, по трудовым спорам, семейным, строительным и т. п.).

Успех медиации в Сингапуре обусловлен прежде всего тем, что разрешение спора в суде занимает огромное количество времени. К примеру, стороны вынуждены иногда ждать от 3-х до 5-ти лет, пока их пригласят на слушания.

Развитие медиации в Сингапуре

Судебная система	Независимая медиация	Государство
<p>Досудебные слушания для обсуждения возможности применения процедуры медиации.</p> <p>Внедрение судебной медиации.</p> <p>Санкции за безосновательный отказ от разрешения спора при помощи процедуры медиации.</p>	<p>Создание медиативных центров, а также международных центров по разрешению споров.</p> <p>Популяризация медиации.</p> <p>Создание платформы для взаимосвязи медиаторов.</p> <p>Включение медиативной оговорки в контракты.</p>	<p>Создание Комитета по АМРС, который изучает пути популяризации АМРС.</p> <p>Создание частного коммерческого медиативного центра при государственном учреждении.</p> <p>Создание общественных (государственных) медиативных центров при Министерстве юстиции.</p> <p>Рекомендации Генерального прокурора по применению медиации в качестве</p>

Реестр медиации ведется каждым центром отдельно.

первой инстанции по всем спорам с участием государственных органов.

Грузия

В Грузии в древности существовал термин «бче», который означал судью, а во времена Вахтанга VI бче стали расцениваться в контексте медиации⁹. Статья 136 «Книги права» Вахтанга VI гласит: «Если между двумя людьми возник спор, он должен быть представлен судье; однако, если стороны не хотят обращаться к королю, патриарху, митрополиту или судье, они могут выбрать одного человека, чтобы тот рассудил их. Они должны обратиться к этому человеку и сообщить ему о споре, заявив, что они примут его решение. Такое лицо будет упоминаться как посредник»¹⁰.

Примечательно, что в Грузии Закон «О медиации» был принят только в 2019 году. Согласно данному закону: «Медиация – процесс, независимо от его наименования, с помощью которого две или несколько сторон при содействии медиатора стремятся завершить спор взаимным соглашением, независимо от того, начат ли этот процесс по инициативе сторон или на основании и в порядке, установленных законом»¹¹. Данная формулировка созвучна определению медиации в Конвенции Организации Объединенных Наций о международных мировых соглашениях, достигнутых в результате медиации.

На сегодняшний день в Грузии есть судебная и внесудебная медиация; последняя подразделяется на осуществляемую государственными органами (трудовая, нотариальная медиация) или частными медиативными центрами.

Судебная медиация была внедрена в 2013 году. Она охватывает только гражданско-правовые споры. Судья может направить спор на медиацию с согласия сторон или принудительно, если данный спор касается семейных вопросов (кроме споров об усыновлении,

⁹ И. Сургуладзе, For the History of the Georgian State and Law, Тбилиси, 1952, с. 347.

¹⁰ С. Ониани, “For the Purposes of the Term “Judge” in the Old Law of Georgia”, Law Journal of TSU Law Faculty, №2, 2013, сс. 16-17.

¹¹ <https://matsne.gov.ge/en/document/download/4646868/0/ru/pdf>

лишении родительских прав, применении насилия в отношении женщин), наследственных споров и споров между соседями. После проведения процедуры медиации стороны вправе обратиться в суд для утверждения медиативного соглашения, которое может быть направлено для принудительного исполнения. Вопросы конфиденциальности также достаточно детально урегулированы в законодательстве Грузии. К примеру, участники медиативного процесса не могут быть вызваны в суд для дачи показаний по информации, которую они узнали в процессе медиации. Медиация проводится Судебным медиативным центром, являющимся государственным учреждением. В период с 2013-го по 2019-й год Медиативный центр суда города Тбилиси рассмотрел всего 183 дела, 102 из которых – за последние 2 года.

В 2014 году была внедрена практика рассмотрения трудовых споров. При этом заработная плата медиаторов выделяется государством, а сама процедура медиации длится 21 день. Также Нотариальная Палата Грузии внедрила медиацию в деятельность нотариусов, однако данная инициатива не была успешной.

Частные центры медиации активно развиваются в Грузии. Помимо различных донорских проектов, послуживших основой зарождения медиации в государстве, стали появляться медиативные центры. В 2015 году была основана Ассоциация медиаторов Грузии, в которой состоят более 200 специалистов. Данная ассоциация сама устанавливает этические нормы медиаторов, правила проведения медиации и др. До принятия Закона «О медиации» эти правила были основным источником для медиаторов-членов Ассоциации, теперь же все медиаторы должны руководствоваться законодательными нормами.

В реестр медиаторов может быть включено любое ранее не судимое лицо, которое прошло 40-часовую подготовку в Грузинской ассоциации медиаторов (ранее обучением медиаторов занимались эксперты из именитых иностранных компаний, таких как CEDR, и их выпускники). Данная организация занимается подготовкой, повышением квалификации и сертификацией медиаторов.

В судебной медиации стороны обязаны в течение трех дней выбрать медиатора из реестра. Если они не придут к соглашению, через 3 дня Ассоциация медиаторов Грузии сама назначит медиатора. В частной медиации медиатором может быть любое лицо, назначенное сторонами; при этом не имеет значения, значится оно в реестре или нет.

Интересно, что медиативное соглашение, достигнутое в процессе судебной медиации или же при помощи медиатора, который входит в реестр медиаторов, подлежит утверждению судом, а следовательно, обязательному исполнению. Медиативное соглашение, достигнутое при помощи медиатора, не входящего в реестр, подлежит исполнению как обычный договор и при обращении в суд рассматривается так же.

Медиация в Грузии была успешно внедрена, благодаря:

- сотрудничеству между Министерством юстиции и Верховным судом;
- проведению тренингов для работников ведомств для дальнейшей подготовки ими медиаторов;
- принятию соответствующих законодательных и подзаконных актов;
- пилотному проекту, демонстрирующему положительные стороны медиации;
- широкому распространению информации о медиации;
- созданию частных центров медиации.

Развитие медиации в Грузии

Судебная система	Независимая медиация	Государство
<p>Внедрение судебной медиации, финансируемой из государственного бюджета.</p> <p>ProBono медиация в рамках судебной медиации.</p> <p>Принудительное исполнение медиативного соглашения по заявлению стороны.</p>	<p>Независимо от наличия согласия сторон, лицо не вправе быть медиатором по делу, если до начала проведения медиации оно было стороной этого же или другого дела, связанного с ним по существу.</p> <p>Популяризация медиации.</p> <p>Включение медиативной оговорки в контракты.</p>	<p>При частной медиации срок давности приостанавливается, но не более чем на 2 года, если медиация была безрезультативной; истекший срок давности восстанавливается.</p> <p>Создание Ассоциации медиаторов (ННО, созданное на основе закона), которая ведет Единый реестр медиаторов, утверждает кодекс этики медиаторов, программу сертификации медиаторов и др.</p>

Германия

Исторические документы средневековья доказывают, что медиация в Германии была развита не только в бытовых спорах, но и в конфликтах межгосударственного характера. К примеру, Алвис Контарини в 16 веке н.э. был выбран медиатором для разрешения территориального конфликта между двумя немецкими землями. Таким образом, можно сделать вывод, что мирное разрешение споров характерно для немецкой культуры.

Согласно германскому Закону «О медиации», она подразумевает «конфиденциальную и структурированную процедуру, при которой стороны при помощи одного или более медиаторов по своей воле и по своей ответственности приходят к мирному разрешению конфликта».

Внедрение медиации в Германии началось с пилотного проекта в судах. В 1999 году была введена обязательная медиация для исков на сумму менее 750 евро: суд отклонял дело, если оно не прошло процедуру медиации. В 2001 году эта норма была изменена, и судей обязали предлагать сторонам применение какого-либо АМРС. К примеру, на рассмотрение поступило дело, судья предложил сторонам провести процедуру медиации, они согласились. В этом случае судья передает дело своему коллеге, который является профессиональным медиатором. Если стороны не смогли прийти к соглашению, то производство по делу возобновляется. Далее в Германии была внедрена новая должность «гутерихтер» – человек, который занимается АМРС, будь то медиация или что-либо другое. Таким образом, немецкий законодатель официально разделит медиативную деятельность и работу судей по примирению сторон.

На сегодняшний день в Германии существует как судебная, так и внесудебная (частная) медиация. Однако формально, в соответствии с Законом «О медиации», деятельность судьи по применению медиативных техник и процедур не является медиацией как таковой. В тех случаях, когда медиация проводится судьей, стороны не оплачивают его работу, а также какие-либо другие расходы, связанные с проведением медиации, т.к. они уже включены в судебные издержки.

К примеру, при судебной медиации в Баварии в 2015 году в среднем около 2% всех судебных дел разрешались посредством процедуры медиации – всего около 40 000 споров. Для сравнения: общее количество гражданских споров в означенном году – 1,08 миллионов¹².

¹² Schlieffen, *ibid*, note 7.

Кроме того, в Германии имеется практика оплаты гонорара медиатора страховой компанией, т. к. это изначально (по желанию) включается в страховой полис. Также некоторые компании имеют штатных медиаторов. Следует отметить, что в Германии, наряду с судебной, популярна и частная медиация. Однако такого рода организации обычно не фокусируются только на медиации, они чаще существуют при каких-либо объединениях (например, при Международной торговой палате (ICC)).

Самыми распространенными спорами, которые разрешаются при помощи медиации, являются семейные, наследственные и коммерческие. Ведущую роль в развитии медиации в Германии сыграли семейные споры. Кроме того, медиация развивалась без законодательного урегулирования, и только после того, как эти отношения уже сложились, данная процедура была закреплена законом.

Примечательно, что не юристы не могут давать юридические консультации, поэтому если медиатор не является юристом, ему необходимо провести совместную медиацию с участием медиатора-юриста. Медиаторами могут стать только те лица, которые прошли 120-часовое обучение. Более того, сертифицированный медиатор обязан в течение 4-х лет получить 40-часовое повышение квалификации. На данный момент в Германии отсутствуют какие-либо государственные или иные нормативные требования к лицам, занимающимся медиативной деятельностью. Таким образом, фактически любое лицо, за исключением адвоката, может называть себя медиатором. Также отсутствует требование обязательной аккредитации в какой-либо организации медиаторов. А вот в отношении представителей юридической профессии действуют другие правила. Адвокат может называть себя медиатором только при условии получения образования в сфере медиации (раздел 7а Правил Профессиональной практики Федеральной Ассоциации адвокатов)¹³. Сертифицированные медиаторы имеют право на рекламу своих услуг. При этом каждая организация медиаторов вправе устанавливать собственные квалификационные стандарты для сертификации (многие организации имеют стандарт, предусматривающий 200-часовую подготовку специалистов).

Также для популяризации медиации были внедрены различные льготы. При судебной медиации, если стороны смогли достигнуть согласия, 2/3 уплаченной пошлины подлежит возврату, а в Нижней

¹³ <http://fedim.ru/mediatsiya-v-mire/evropa/germaniya/>

Саксонии, к примеру, пошлина возвращается полностью. При частной медиации сумма определяется, исходя из суммы иска.

Развитие медиации в Германии

Судебная система	Независимая медиация	Государство
<p>Введение должности судьи-медиатора, который проводит медиацию бесплатно (оплачивается государственная пошлина за судебное разбирательство). Финансирование судей-медиаторов из государственного бюджета.</p> <p>Запуск пилотных проектов для изучения рисков внедрения судебной медиации.</p> <p>Возврат части государственной пошлины, если стороны пришли к соглашению при процедуре медиации (внесудебной).</p> <p>По семейным спорам судья в принудительном порядке направляет стороны на первое слушание процедуры медиации.</p>	<p>Создание медиативных центров, а также международных центров по разрешению споров.</p> <p>Популяризация медиации.</p> <p>Включение медиативной оговорки в контракты.</p>	<p>Министерство юстиции внедрило требование о 120-часовом обязательном тренинге для статуса сертифицированного медиатора.</p> <p>Реестр медиаторов не ведется.</p>

Казахстан

Исторически в Казахстане, как и в ряде других Центральноазиатских стран, существовали суды биев – старейшин, уважаемых в определенном населенном пункте. Бии принимали решение самостоятельно, и оно было обязательно для исполнения сторонами, вне зависимости от их воли.

В современном Казахстане внедрение медиации началось в 2010 году с шестимесячного пилотного проекта в городе Алматы, во время которого CEDR (Center for Effective Dispute Resolution, UK) подготовил первых 100 медиаторов. Далее медиация развивалась в частной сфере, были открыты несколько объединений.

В 2011 году принят закон «О медиации», согласно которому «медиация – процедура урегулирования спора (конфликта) между сторонами при содействии медиатора (медиаторов) в целях достижения ими взаимоприемлемого решения, реализуемая по добровольному согласию сторон». В Казахстане существует как судебная, так и частная медиация. Сферой применения медиации являются споры (конфликты):

- возникающие из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц;
- рассматриваемые в ходе уголовного судопроизводства по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести, об уголовных проступках;
- возникающие при осуществлении исполнительного производства.

Примечательно, что процедура медиации не применяется к спорам, в которых одной из сторон является государственный орган, так как, в соответствии со статьей 4 закона «О медиации», в число ее принципов входит равноправие сторон – в случае возникновения спора медиация применяется в частноправовых отношениях, если же одной из сторон будет государственный орган, возникнут уже публичные отношения.

Исполнение обязательств по медиативному соглашению является обязательным. В случае уклонения от исполнения соглашения заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с заявлением об исполнении обязательств по соглашению в порядке упрощенного письменного производства.

При судебной медиации судья передает дело другому судье для проведения медиации. Однако по ходатайству сторон медиация

может быть проведена судьей, в производстве которого находится дело. Для проведения медиации в суде апелляционной инстанции дело передается, как правило, одному из судей коллегиального состава суда.

Обращение к судье-медиатору дает право истцу на изменение предмета спора (данное правило распространяется и на экономическое судопроизводство). В уголовном судопроизводстве лицо, совершившее уголовный проступок или преступление небольшой/средней тяжести, не связанное с причинением смерти, подлежит освобождению от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим, заявителем, в том числе в порядке медиации, и загладило причиненный вред.

Более того, Уголовный кодекс предусмотрел возможность проведения медиативных процедур по тяжким видам преступлений в отношении отдельных граждан (несовершеннолетних, беременных женщин, женщин, имеющих малолетних детей, мужчин, воспитывающих в одиночку малолетних детей, женщин в возрасте от 58 лет, мужчин в возрасте от 63 лет). Вышеуказанные лица могут быть освобождены от уголовной ответственности, если они впервые совершили тяжкое преступление, не связанное с причинением смерти или тяжкого вреда здоровью человека, если они примирились с потерпевшим, заявителем, в том числе в порядке медиации, и загладили причиненный вред.

Помимо судебной, в Казахстане также существует частная медиация. Некоторые из таких организаций функционируют с 2008 года. При этом каждый Центр медиации сам устанавливает стандарты для медиаторов и осуществляет их подготовку.

В Казахстане непрофессиональными медиаторами могут быть лица, достигшие сорокалетнего возраста, и судьи при проведении примирительных процедур; а профессиональными медиаторами – лица, имеющие высшее образование, достигшие двадцатипятилетнего возраста, получившие документ (сертификат), подтверждающий прохождение обучения по программе подготовки медиаторов, утверждаемой в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан, и состоящие в реестре профессиональных медиаторов, а также судьи в отставке. Подготовка медиаторов имеет трехступенчатую систему обучения (общий курс медиации – 48 часов, специализированный курс медиации – 50 часов и курс подготовки тренеров-медиаторов – 32 часа). При этом каждая организация ведет свой реестр профессиональных медиаторов. Реестр непрофессиональных медиаторов, осуществляющих медиацию

на территории Республики Казахстан на непрофессиональной основе, ведет соответствующий аким. И профессиональные, и непрофессиональные медиаторы обязаны ежегодно обращаться в соответствующие организации для продления срока пребывания в реестре, в противном случае они автоматически из него исключаются.

Развитие медиации в Казахстане

Судебная система	Независимая медиация	Государство
<p>Участие в медиации в рамках уголовного производства не является доказательством признания вины.</p> <p>Принудительное исполнение медиативного соглашения в качестве исполнения обязательства по соглашению в порядке упрощенного письменного производства.</p> <p>Медиация может быть проведена на любой стадии судопроизводства.</p> <p>Медиатор и судья, проводивший медиацию, не подлежат допросу в качестве свидетелей об обстоятельствах, ставших известными им в связи с проведением медиации.</p> <p>Обращение к судье-медиатору дает право истцу на изменение предмета спора.</p>	<p>Создание медиативных центров.</p> <p>Каждый центр ведет свой реестр медиаторов.</p> <p>Реестр непрофессиональных медиаторов ведет аким.</p> <p>Подготовка промо-материалов для распространения информации о медиации.</p>	<p>Проведение медиации в срок не более 30 дней, в особых случаях – до 60 дней.</p> <p>Обучение главных врачей медицинских учреждений навыкам проведения медиации с целью уменьшения конфликтов между пациентами и медицинскими работниками.</p>

Заключение

Подводя итоги вышесказанного, необходимо отметить, что успех медиации имеет свои особенности в каждой из изученных стран. В Китае медиация издревле считается частью культуры. Кроме того, государство осуществило ряд радикальных мер для популяризации медиации: к примеру, внедрив принцип «сначала медиация» для определенной категории дел.

Сингапур стал мировым центром медиации, благодаря созданию льгот и преференций сторонам судебного процесса, если они смогли разрешить спор при помощи медиации. Также Сингапур при государственной поддержке создал центры медиации, а потом уже начал вводить обязательные для исполнения меры – принудительное прохождение процедуры медиации для всех споров с участием государственных органов.

Опыт Грузии является одним из наиболее передовых, т.к. государство смогло за короткий период времени не только внедрить медиацию в судебную систему, но и стимулировать создание частных медиативных центров. Следует отметить, что продвижение медиации в Грузии в основном шло за счет средств донорских организаций, и такого рода пилотные проекты привели к значительным положительным результатам.

Германия избрала свой путь внедрения медиации и использовала при этом лишь собственные средства. Апробировав в судах медиацию, страна внедрила должность «гутерихтера», параллельно поощряя развитие частной медиации и создание медиативных центров. Кроме того, некоторые обязательные для исполнения меры привели к еще большей популяризации медиации (например, принудительное проведение медиации по семейным спорам).

Отличительной особенностью Казахстана является то, что медиация внедрена не только в разрешение гражданско-правовых споров, но и в уголовное судопроизводство. Кроме того, государство оказывает поддержку медиации: например, реестр непрофессиональных медиаторов ведет соответствующий аким, а акимияты бесплатно предоставляют помещения для проведения медиации.

Изучив практику зарубежных стран, мы пришли к выводу, что для успешного внедрения института медиации в Республике Узбекистан необходимо принять следующие меры:

1. В сфере распространения информации о медиации:

- Проведение семинаров-тренингов в регионах для распространения информации о медиации.
- Проведение ряда международных конференций с привлечением ведущих зарубежных экспертов, составление списка рекомендаций по их итогам, использование данных рекомендаций при разработке нормативно-правовых актов для дальнейшего развития медиации.
- Распространение промо-материалов для донесения до сведения населения преимуществ медиации.
- Подготовка видеороликов, телепередач, ток-шоу о преимуществах медиации.
- Съемка фильма, в сюжете которого будет отражена идея о преимуществах медиации.

2. В сфере подготовки медиаторов:

- Считается целесообразным внедрить дисциплину «Медиация» в учебный процесс всех средне-специальных и высших учебных заведений страны с юридическим, социальным и психологическим направлением для подготовки кадров с необходимым для проведения медиации багажом знаний.
- Статья 18 Закона «О медиации» гласит, что в случае возникновения спора с участием государственного органа им должны быть приняты меры по применению медиации. Поскольку исполнение Закона будет осуществляться именно служащими, необходимо обучить всех сотрудников государственных органов особенностям процедуры медиации. Опыт Сингапура, Казахстана, Германии, Китая и Грузии показывает, что введение штатной единицы «медиатор» в некоторых государственных органах и создание медиативных кабинетов при ведомствах позволяют значительно уменьшить количество споров.
- Сократить количество часов обучения медиаторов до 74, из них 36 часов – должны быть направлены на проведение медиации (практика).
- Для обеспечения практики нужно создать возможность проведения курсантами-медиаторами бесплатных процедур медиации.
- Обучить судей судов первой инстанции по гражданским, административным и экономическим делам основам проведения медиации, что поможет им рекомендовать сторонам примирение посредством процедуры медиации.

При этом необходимо учесть особенности судопроизводства каждого суда.

- Создать частные центры подготовки и повышения квалификации медиаторов, внося дополнение в Закон «О медиации», указывающее, что подготовкой и сертификацией медиаторов, согласно программе, утвержденной Министерством юстиции, может заниматься любой центр медиации.
- Создать систему shadowing, т. е. менторства, когда курсант, прежде чем стать медиатором, должен совместно с опытным специалистом провести определенное количество медиаций (например, 15).

3. В сфере государственной поддержки медиации:


- Внести изменения в статью 334 Экономического процессуального кодекса, подразумевающие расширение списка определений о немедленном исполнении, добавив медиативное соглашение, тем самым обеспечив обязательное его исполнение. Подобные меры были приняты в Грузии, что имело явный позитивный эффект и повлекло увеличение количества обращений к процедуре медиации.
- Приравнять налог на услуги медиатора к налогу на доходы физического лица.
- Внести изменения в законодательство Республики Узбекистан, предусматривающие обязательное проведение медиации по спорам с участием ребенка.
- Организовать проведение в одном из судов г. Ташкента 3-месячного пилотного проекта по применению медиации для разрешения споров, находящихся на рассмотрении гражданского и экономического судов. Споры для означенного проекта должны будут отбираться на усмотрение судьи.

Таким образом, для успешного внедрения института медиации необходима совокупная поддержка как со стороны государства, так и со стороны юристов, СМИ. Значимо также широкое освещение преимуществ медиации. Опыт зарубежных стран показывает, что государство является ключевым реализатором имплементации медиации в жизнь граждан.

Основные факторы, способствовавшие широкому применению медиации в изученных странах

Факторы	КНР	Сингапур	Грузия	Германия	Казахстан
Государственная поддержка					
Наличие медиации, проводимой государственными органами	+	+	+	-	+
Обучение медиаторов государственными органами	+	-	-	-	-
Создание финансируемых государством центров медиации	-	+	-	-	-
Содействие, в том числе финансовое, со стороны донорских организаций					
Наличие пилотных проектов, финансируемых зарубежными донорами	-	-	+	-	+
Вовлеченность судов и судей					
Утверждение медиативного соглашения и его обязательное исполнение	+	+	+	+	+
Наличие судебной медиации	+	+	+	+	+
Принцип «сначала медиация» для определенной категории дел	+	+	+	+	+
Вовлеченность местных органов самоуправления					
Полномочия по проведению отдельных видов медиации имеются у местных органов самоуправления	+	-	-	-	+
Меры поощрения для лиц, выбирающих медиацию для разрешения споров	+	+	+	+	+

Санкции в отношении лиц, отказывающихся выполнять соглашение, достигнутое по итогам медиации	-	+	+	+	+
Социальная предрасположенность к разрешению споров мирным путем	+	+	+	+	-
Меры популяризации					
Рекомендации судей по проведению процедуры медиации	+	+	+	+	+
Проведение различных конференций	+	+	+	+	+
Возврат государственной пошлины	+	+	+	+	+



**Обзор практики внедрения медиации
в 5 ведущих странах по АМРС по рейтингу
«Ведение бизнеса»**

Ташкент–2020