DOI: 10.17803/1729-5920.2021.178.9.144-155

Н. С. Посулихина*,
А. Б. Козырева**

Альтернативные способы разрешения споров как мера снижения нагрузки на суды: сравнительно-правовое исследование (часть 2)¹

Аннотация. В статье альтернативные способы разрешения споров рассматриваются в качестве меры снижения нагрузки на суды. На данный момент в России вопрос необходимости снижения нагрузки на суды стоит довольно остро. По мнению членов Европейской комиссии по эффективности правосудия, большая нагрузка на суды серьезно влияет на качество правосудия и сроки рассмотрения дел. Следует отметить, что с данной проблемой сталкиваются все судебные системы мира, однако статистика Европейской комиссии по эффективности правосудия показывает, что в странах ЕС за последние несколько лет нагрузка на суды и судей существенно снизилась.

Авторы резюмируют, что зарубежная практика судопроизводства успешно апробировала рабочие инструменты снижения нагрузки на суды, которые вполне может заимствовать российская судебная система. Однако данные инструменты требуют постепенного развития и проработки с учетом всех российских правовых реалий. Резкий переход на альтернативное разрешение споров может негативно сказаться на качестве рассмотрения споров в России, так как если законодатель ограничит возможность граждан рассматривать споры в судах (например, с помощью повышения судебных пошлин), но при этом альтернативные способы разрешения споров останутся на низком уровне правового и социального развития (недоверие граждан, слабая проработка на законодательном уровне и др.), то граждане и вовсе потеряют площадку для законного разрешения споров. Вполне возможно, что мы вернемся к криминальному опыту экономики 1990-х гг.

Ключевые слова: разрешение споров; альтернативные способы разрешения споров; суды; медиация; квазисуды; приказное судопроизводство; упрощенное судопроизводство; онлайн-регулирование споров; малые иски; сравнительно-правовое исследование.

Для цитирования: Посулихина Н. С., Козырева А. Б. Альтернативные способы разрешения споров как мера снижения нагрузки на суды: сравнительно-правовое исследование (ч. 2) // Lex russica. — 2021. — Т. 74. — № 9. — С. 144–155. — DOI: 10.17803/1729-5920.2021.178.9.144-155.

¹ Начало см.: Lex russica. 2021. Т. 74. № 8. С. 142–149.

© Посулихина Н. С., Козырева А. Б., 2021

* Посулихина Наталья Семеновна, кандидат юридических наук, старший преподаватель кафедры медицинского права Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Садовая-Кудринская ул., д. 9, г. Москва, Россия, 125993
nzzsee@mail.ru

** Козырева Анна Борисовна, кандидат юридических наук, доцент кафедры теории государства и права Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Садовая-Кудринская ул., д. 9, г. Москва, Россия, 125993
anna.b.kozyreva@yandex.ru

Alternative Methods of Dispute Resolution as a Measure to Reduce the Workload on Courts: A Comparative Legal Study (Part 2)²

Natalya S. Posulikhina, Cand. Sci. (Law), Senior Lecturer, Department of Medical Law, Kutafin Moscow State Law University (MSAL)

ul. Sadovaya-Kudrinskaya, d. 9, Moscow, Russia, 125993

nzzsee@mail.ru

Anna B. Kozyreva, Cand. Sci. (Law), Associate Professor, Department of Theory of State and Law, Kutafin Moscow State Law University (MSAL)

ul. Sadovaya-Kudrinskaya, d. 9, Moscow, Russia, 125993

anna.b.kozyreva@yandex.ru

Abstract. The paper considers alternative methods of dispute resolution as a measure to reduce the workload on the courts. At present, the need to reduce the workload on courts is quite acute in Russia. According to the members of the European Commission for the Efficiency of Justice (CEPEJ), a large workload on courts (and, accordingly, on judges) seriously affects the quality of justice and the timing of the consideration of cases. It should be noted that all judicial systems of the world without exception face this problem, but the statistics of the European Commission for the Efficiency of Justice (CEPEJ) shows that over the past few years the burden on courts and judges has significantly decreased in the EU countries.

The authors summarize that foreign judicial practice has successfully tested working tools to reduce the burden on courts, which the Russian judicial system may well borrow. However, these tools require gradual development and elaboration given all Russian legal realities. A sharp transition to alternative dispute resolution may negatively affect the quality of dispute resolution in Russia. If the legislator restricts the ability of citizens to consider disputes in courts (for example, by increasing court fees), but at the same time alternative dispute resolution methods will remain at a low level of legal and social development (citizens' distrust, weak legislative elaboration, etc.), then citizens will completely lose the platform for legal dispute resolution. It is quite possible that we will return to the criminal experience of the economy of the 1990s.

Keywords: dispute resolution; alternative dispute resolution methods; courts; mediation; quasi-courts; writ proceedings; simplified legal proceedings; online dispute resolution; small claims; comparative legal research.

Cite as: Posulikhina NS, Kozyreva AB. Iternativnye sposoby razresheniya sporov kak mera snizheniya nagruzki na sudy: sravnitel'no-pravovoe issledovanie (ch. 2) [Alternative Methods of Dispute Resolution as a Measure to Reduce the Workload on Courts: A Comparative Legal Study (Part 2)]. *Lex russica*. 2021;74(9):144-155. DOI: 10.17803/1729-5920.2021.178.9.144-155. (In Russ., abstract in Eng.).

III. Медиация

Проведенное исследование позволяет обнаружить *общие черты организации процедуры медиации в зарубежных странах*. К соответствующим характеристикам в первую очередь относятся узкий подход в понимании сущности процедуры медиации, нормативное закрепление руководящих принципов процедуры на федеральном уровне, функционирование единой модели медиации для всех категорий споров за некоторым исключением, отсутствие кодекса этики для медиаторов за некоторым исключением, в большинстве случаев отсутствие требования об обеспечении обязательной юридической помощи в рамках процедуры медиации, возмездная основа оказания посредниче-

ских услуг и ряд других сходных характеристик, дающих общее представление о механизме организации посреднических процедур и статусе посредника. Однако количество отличительных особенностей медиативных процедур значительно превышает уровень их сходства, что позволяет дифференцировать действующие в зарубежных странах модели посреднических процедур по следующим основаниям:

1. Концепция определения сущности процедуры медиации

1-я модель. Широкая концепция понимания сущности процедуры медиации

В рамках соответствующего подхода под медиацией понимаются все действия, в которых независимое третье лицо вмешивается между

² For the beginning, see: *Lex russica*. 2021;74(8):142-149.

сторонами, имеющими разногласия по любому вопросу, не имея прав судебного арбитра. Соответствующая концепция понимания сущности согласительных процедур представлена в Эстонии³. Так, в некоторых случаях посредником может быть канцлер юстиции.

2-я модель. Узкая концепция понимания сущности процедуры медиации

Сущность узкого подхода в понимании процедуры медиации заключается в том, что любые посреднические процедуры могут осуществляться только специальным арбитром, получившим статус медиатора (например, путем внесения в специальный реестр или прохождения процедуры аккредитации).

Соответствующая концепция является наиболее распространенной в практике досудебного урегулирования споров в зарубежных странах. Данные проведенного исследования свидетельствуют, что рассматриваемый подход применяется в Германии, Англии, Чешской Республике, Шотландии, Италии и других странах⁴.

2. Особенности нормативного закрепления процедуры медиации

1-я модель. Нормативное закрепление только руководящих принципов процедуры медиации

Закон Германии о медиации охватывает все формы посредничества в Германии, независимо от вида спора или места жительства заинтересованных сторон. Закон устанавливает лишь общие руководящие принципы, предоставляя возможности для маневра в ходе процесса медиации.

2-я модель. Подробное нормативное регулирование процедуры медиации

В настоящее время медиация в Чешской Республике регулируется законом № 202/2012 «О медиации»⁵, а в области уголовного судопроизводства — законом № 257/2000 «О службе пробации и медиации Чешской Республики»⁶.

В Эстонии согласительная процедура регулируется в соответствии с законом «О согласительной процедуре», а посредничество — в соответствии с конкретным актом, предусматривающим посредничество⁷.

3-я модель. Отсутствие какого-либо регулирования со стороны законодателя

В Англии медиация при разрешении гражданских исков никак не регулируется законом.

Поведение участников спора в медиативных процедурах в США также не регламентируется на уровне закона.

3. Виды споров, разрешаемых с помощью процедуры медиации

1-я модель. Страны, в которых отсутствуют какие-либо ограничения на возможность использования посредничества при различных видах споров

К соответствующему блоку государств относятся Германия, Шотландия, в которых любой вид мелкого спора может рассматриваться с помощью использования услуг посредника.

Согласно французскому законодательству, 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, но чаще всего используется в гражданском и публичном праве.

2-я модель. Страны, в которых существуют ограничения на возможность использования процедуры медиации для определенной категории споров

В Англии, например, медиация возможна только для урегулирования гражданских и семейных мелких споров.

Медиация в Чешской Республике допустима во всех областях права, кроме случаев, когда она исключена законодательством. Так, к числу соответствующих областей права относятся

³ Официальный сайт канцлера юстиции Эстонии. URL: <https://www.oiguskantsler.ee/et/laste-ja-noorte-õigused/> (дата обращения: 10.03.2021).

⁴ Если не указано иное, информация в данном разделе приводится по: Mediation in EU countries // European e-Justice Portal // URL: https://e-justice.europa.eu/content_mediation_in_member_states-64-en.do (дата обращения: 10.03.2021).

⁵ Act on Mediation and Change of some Laws (Mediation Act) // URL: https://www.cak.cz/assets/zakon-o-mediaci_aj.pdf (дата обращения: 10.03.2021).

⁶ Act No 257/2000 Coll., about the Probation and Mediation Service // URL: <https://www.global-regulation.com/translation/czech-republic/507387/the-probation-and-mediation-service.htm> (дата обращения: 10.03.2021).

⁷ Notarite Koda. URL: <https://www.notar.ee/ru> (дата обращения: 10.03.2021).

семейное право, коммерческое право и уголовное право.

В Эстонии медиация имеет место при разрешении любых гражданских, семейных и касающихся дискриминации прав человека споров, а также при коллективных трудовых спорах.

В Венгрии Закон «О посредничестве» охватывает гражданские судебные процессы, но исключает посредничество в производстве по делу о клевете, административном производстве, опекуном производстве, разбирательстве о прекращении родительских прав, исполнительном производстве, процедурах установления отцовства или происхождения и апелляционном производстве в Конституционном суде.

Законодательным постановлением (decreto legislativo) № 28/2010⁸ в Италии была введена система гражданской и коммерческой медиации, направленная на урегулирование споров, возникающих из любого права, от которого стороны могут отказаться или которое они могут передать.

4. Виды процедур медиации

1-я модель. Страны, у которых функционирует единая модель медиации для всех категорий споров

Соответствующая модель представлена в посреднической практике Германии (романо-германская модель), Шотландии, Чешской Республики и других стран.

2-я модель. Страны, в которых существует несколько процессов посредничества в зависимости от ряда факторов, например от стоимости иска (англосаксонская модель), вида спорной ситуации

В Англии существует два процесса медиации. Служба посредничества по мелким спорам является внутренней службой, подведомственной Службе судов и трибуналов Ее Величества, которая занимается делами, подпадающими под категорию мелких претензий, как правило, не превышающих 10 000 фунтов стерлингов⁹. Для дел с более высокой стоимостью Министерство юстиции совместно с Советом по гражданской медиации разработало схему аккредитации для организаций, предоставляющих посреднические услуги. Такие организации

могут подать заявку на включение в реестр гражданской медиации, и впоследствии суды направляют к ним стороны для получения медиативных услуг.

В Эстонии услуги посредника, предусмотренные в Законе «О согласительной процедуре», используются, как правило, для разрешения любых гражданских и семейных споров. Канцлер юстиции разрешает споры, касающиеся различного рода дискриминации, когда лицо подает соответствующее заявление. Государственный посредник выступает в качестве арбитра в коллективных трудовых спорах. Таким образом, параллельно сосуществуют 3 вида процедур медиации, дифференцируемых в зависимости от вида спорной ситуации¹⁰.

5. Наличие или отсутствие кодекса поведения медиатора

1-я модель. Отсутствие кодекса этики медиатора

Одной из отличительных черт профессии медиатора в Германии, по сравнению со статусом профессионального судьи, является отсутствие кодекса поведения при процедуре медиации. Вместе с тем устанавливается ряд обязательств и ограничений в отношении раскрытия информации в целях защиты независимости и беспристрастности профессии медиатора.

Для французских медиаторов также не существует национального кодекса поведения.

2-я модель. Наличие кодекса этики медиатора

В Шотландии, например, действует Кодекс поведения посредников. Все члены Scottish Mediation Network обязаны соблюдать кодекс поведения при посредничестве в Шотландии.

В Венгрии отсутствует национальный этический кодекс медиаторов, но большинство ассоциаций медиации следуют Европейскому этическому кодексу медиаторов.

6. Способы стимулирования сторон к внесудебному урегулированию спора

1-я модель. Обязательное использование процедур досудебного урегулирования спора

В Германии, если стороны отказываются применять процедуру медиации или другую

⁸ URL: <https://www.altalex.com/documents/codici-altalex/2013/11/04/mediazione-civile-il-testo-aggiornato-del-d-lgs-28-2010> (дата обращения: 10.03.2021).

⁹ 1 028 941 руб. по официальному курсу на 07.02.2021.

¹⁰ Официальный сайт Института общественного посредничества в Эстонии. URL: <http://www.riikliklepitaja.ee/?pgID=4> (дата обращения: 10.03.2021).

форму внесудебного урегулирования, суд может принять решение о приостановлении производства по делу.

В Чешской Республике, в соответствии с Гражданским процессуальным кодексом, председательствующий судья может, если это целесообразно, распорядиться, чтобы стороны разбирательства провели первоначальную трехчасовую встречу с посредником. В таких случаях производство может быть приостановлено на срок до трех месяцев.

В США Правило 16 позволяет окружному судье приказывать сторонам провести медиацию добросовестно, а также наложить санкции за неисполнение этого приказа. Концепция добросовестного участия в медиативной процедуре в США получила широкое распространение на уровне локальных правил окружных судов, в федеральном законодательстве и законодательстве отдельных штатов, а также в локальных правилах судов штатов¹¹.

2-я модель. Использование досудебных процедур урегулирования спора на добровольных началах с отдельными элементами поощрения внесудебных способов урегулирования конфликтов

Медиация при гражданских спорах в Англии не является обязательным условием для судебного разбирательства. Однако суд учитывает усилия сторон по досудебному урегулированию спора следующим образом: если выигравшая сторона ранее отказалась от разумного предложения о посредничестве, судья может принять решение о том, что проигравшая сторона не будет обязана оплачивать расходы выигравшей стороны.

Согласно эстонскому законодательству, обращение к согласительной процедуре, как правило, является добровольным. Однако Гражданский процессуальный кодекс предусматривает, что, если суд сочтет это необходимым в интересах урегулирования спора с учетом фактов дела и разбирательства, он может обязать стороны принять участие в медиативной процедуре в соответствии с согласительным актом.

В Венгрии обращение к медиации является добровольным, но имеют место определенные налоговые преимущества. Если стороны участвуют в посредничестве после первого слушания и достигнутая договоренность утверждена

председательствующим, то уплате подлежит только половина взыскиваемых сумм.

Во Франции при рассмотрении споров по определенным вопросам осуществления родительских прав или при принятии временных мер в бракоразводном процессе суд может также предписать сторонам прибегнуть к услугам медиатора.

3-я модель. Использование досудебных процедур урегулирования спора исключительно на добровольных началах

В Шотландии медиация не является предварительным условием для возбуждения определенных видов судебных разбирательств. Посредничество является исключительно добровольным.

В Нидерландах сделан акцент на информировании сторон о возможности использования посреднических услуг с целью разрешения возникшего спора.

4-я модель. Комплексный подход к использованию досудебной процедуры урегулирования спора, включающий в себя 4 вида медиации (добровольная, обязательная в силу закона, обязательная в силу соглашения сторон, назначенная судом)

Соответствующая прогрессивная модель досудебного урегулирования спора, позволяющая учесть все особенности возникающих между сторонами разногласий, представлена в Италии. Она сопровождается рядом налоговых преимуществ. Так, существует полный режим освобождения от уплаты налогов в отношении гербового сбора и частичный режим в отношении регистрационного сбора.

7. Обязательная юридическая помощь в рамках процедуры медиации

1-я модель. Наличие обязательной юридической помощи в рамках процедуры медиации

В рамках процедуры обязательной медиации в Италии участие профессионального юриста является императивным требованием.

В Нидерландах есть случаи, когда сторонам рекомендуется привлекать к посредничеству специализированных юристов.

2-я модель. Отсутствие требования об организации обязательной юридической помощи в рамках процедуры медиации

В настоящее время в Германии юридическая помощь при медиации не предусматривается.

¹¹ Князев Д. В. Действия сторон гражданского спора в случае обязательности медиации: анализ опыта США // Lex russica. 2018. № 10 (143). С. 130–145.

8. Доступ к профессии медиатора

1-я модель. Отсутствие каких-либо ограничений, связанных с возрастным цензом или наличием специального образования

В Германии доступ к профессии не ограничен: не существует минимального возраста, при достижении которого можно стать медиатором, а также нет требования о высшей образовании.

В Англии медиаторы по семейным спорам могут иметь различное образование, включая юридическое, терапевтическое или образование в сфере социальных услуг, и отсутствуют какие-либо требования о прохождении специальной подготовки.

В соответствии с законом «О согласительной процедуре» Эстонии посредником может быть любое физическое лицо, которого стороны попросили выступить в качестве медиатора. В этом качестве могут выступать также адвокаты и нотариусы. В соответствии с конкретным законом роль посредника может быть возложена и на государственный или местный орган управления. Специального регулирования подготовки медиаторов не существует.

2-я модель. Наличие специальных программ обучения для различных сфер медиации, прохождение которых является обязательным, и/или необходимость сдачи квалификационного экзамена

В Шотландии существуют программы обучения для различных сфер медиации. Все они продолжительностью не менее 30 часов и должны включать обучение по следующим направлениям:

- принципы и практика медиации;
- этапы посреднического процесса;
- этика и ценности медиации;
- правовой контекст споров (если есть);
- навыки общения при посредничестве;
- навыки ведения переговоров и их применение;
- последствия конфликта и способы управления им.

В Чешской Республике зарегистрированный посредник, действующий в соответствии с законом № 202/2012, должен успешно сдать профессиональный экзамен комиссии, назначенной Министерством юстиции. Посредник, действующий в рамках службы пробации и посредничества в соответствии с законом № 257/2000, должен сдать квалификационный экзамен. Подготовка посредников, действующих в рамках системы уголовного правосудия, обеспечивается службой пробации и посред-

ничества; подготовка в области не уголовного посредничества проводится рядом органов и учебных заведений.

В Италии лица, желающие стать медиаторами, должны удовлетворять некоторым требованиям:

- они должны иметь ученую степень или диплом, как минимум эквивалентный диплому о высшем образовании после трех лет обучения, или в качестве альтернативы быть членом профессиональной ассоциации или организации и пройти по крайней мере двухлетние курсы повышения квалификации с преподавателями, аккредитованными Министерством юстиции;
- в течение двухлетнего периода переподготовки они должны принять участие в качестве ассистентов по меньшей мере в 20 случаях медиации;
- у них должны отсутствовать судимость, дисциплинарные взыскания и иные ограничения.

9. Аккредитация медиаторов: орган, ответственный за посредничество

1-я модель. Страны, в которых полномочия по регулированию процедуры посредничества возложены на Министерство юстиции

В Германии Федеральное министерство юстиции уполномочено осуществлять аккредитацию медиаторов, присваивая титул «сертифицированный медиатор» (Zertifizierter Mediator).

Аналогично в Англии Министерство юстиции совместно с Советом по гражданской медиации осуществляет аккредитацию посредников.

В Шотландии за посредническую политику отвечает отдел гражданского права и правовой системы управления юстиции шотландского правительства.

Министерство государственного управления и юстиции Венгрии отвечает за регистрацию посредников и юридических лиц, нанимающих посредников.

Посреднические услуги в Италии предоставляются организациями медиаторов, государственными или частными, которые занесены в реестр посреднических организаций, контролируемый Министерством юстиции.

2-я модель. Страны, в которых полномочия по регулированию процедуры медиации возложены на специально созданный орган в системе исполнительной власти

В Чешской Республике Служба пробации и посредничества является централизованным

органом, ответственным за посредничество между правонарушителем и жертвой в рамках уголовного судопроизводства.

3-я модель. Страны, в которых полномочия по регулированию процедуры посредничества возложены на Министерство социальных дел

В Эстонии Министерство социальных дел оказывает помощь в развитии посредничества при семейных спорах, включая установление стандартных требований к получению квалификации, необходимой для осуществления семейного посредничества.

4-я модель. Страны, в которых полномочия по регулированию процедуры посредничества возложены на независимый институт

Голландский институт медиации (NMI) управляет национальным реестром медиаторов, в который входят только лица, обладающие определенной квалификацией.

5-я модель. Страны, в которых ответственный за регулирование профессии медиатора государственный орган отсутствует

Во Франции нет центрального или государственного органа, ответственного за регулирование профессии медиатора. Однако в области семейного права работают различные неправительственные организации.

10. Стоимость медиации

Проведенное исследование свидетельствует, что общим правилом оказания посреднических услуг в зарубежных странах является их возмездный характер. Однако в некоторых странах существует ряд особых случаев, при наступлении которых плата за посреднические услуги не взимается.

1-я модель. Оказание посреднических услуг на возмездной основе

В Германии посредничество является платным; оплата производится по соглашению между частным медиатором и заинтересованными сторонами.

В Шотландии стоимость услуг частных посредников составляет от 200 до 2 000 фунтов стерлингов¹² (и более) в день.

В Чешской Республике в случае, если суд приостанавливает производство по гражданскому делу и предписывает сторонам провести

первоначальную встречу с медиатором, первые три часа встречи оплачиваются по ставке, установленной имплементационным законодательством (400 чешских крон¹³ за каждый начавшийся час), и эта сумма делится между обеими сторонами поровну (если стороны освобождены от судебных сборов, то она оплачивается государством).

Согласно данным на официальном сайте Ассоциации медиаторов в Эстонии, в 2013 г. стоимость согласительной процедуры по семейному спору составляла 60 евро¹⁴ за сеанс.

В Венгрии по общему правилу оплата посредничества производится по соглашению между медиатором и сторонами.

Законодательство Франции не устанавливает какой-либо точной шкалы вознаграждения, поэтому стоимость услуг посредничества варьируется в зависимости от дохода сторон. С учетом оценки судьи доля, которую должны оплатить стороны за встречу с медиатором, составляет от 5 до 131,21 евро¹⁵.

Критерии, определяющие стоимость медиации в Италии, утверждаются Минюстом. Стоимость первой встречи в рамках медиации составляет около 40 евро¹⁶.

2-я модель. Оказание посреднических услуг на безвозмездной основе

Например, в Англии благотворительная организация LawWorks предоставляет бесплатное посредничество тем, кто не может позволить себе его оплатить.

В Эстонии также имеют место случаи оказания посреднических услуг на безвозмездной основе:

- если суд считает необходимым обратиться к посреднику с просьбой разрешить спор, экономически более слабая сторона может обратиться за помощью к государству для покрытия расходов;
- если канцлер юстиции выступает в качестве посредника, то никакой сбор не взимается;
- разрешение коллективных трудовых споров государственным посредником также является бесплатным.

Исключением из общего правила возмездности посреднических услуг в Венгрии является добровольная инициатива некоторых

¹² От 20 578 до 205 788 руб. по официальному курсу на 07.02.2021.

¹³ 1 392 руб. по официальному курсу на 07.02.2021.

¹⁴ 5 393 руб. по официальному курсу на 07.02.2021.

¹⁵ От 450 руб. до 11 793 руб. по официальному курсу на 07.02.2021.

¹⁶ 3 595 руб. по официальному курсу на 07.02.2021.

судов, предоставляющих сторонам бесплатное посредничество для продолжения разбирательства.

11. Вступление добровольного соглашения в силу

Общей чертой всех рассматриваемых государств является необходимость последующего подтверждения принятого на добровольной основе соглашения сторон (исключением является медиативное соглашение, принятое в рамках обязательной медиации в Италии). Однако способы подтверждения соглашения могут иметь значительные различия.

1-я модель. Способ подтверждения соглашения — удостоверение нотариусом или адвокатом

Медиативное соглашение в Германии может быть утверждено с помощью адвоката или нотариуса.

В Эстонии нотариус может утвердить мировое соглашение, заключенное в результате согласительной процедуры при помощи нотариуса или адвоката в соответствии с правилами, изложенными в законе о нотариальном удостоверении.

2-я модель. Способ подтверждения соглашения — одобрение судьей

В Англии только после одобрения судьей соглашение становится юридически обязательным и подлежащим исполнению «приказом о согласии», при этом суд должен убедиться в справедливости достигнутого соглашения. Аналогичная ситуация имеет место в Шотландии.

Во Франции в тех случаях, когда судебное разбирательство было возбуждено, по ходатайству сторон суд может утвердить соглашение, достигнутое посредством медиации (ст. 131-12 ГПК).

В Италии стороны могут обратиться в суд для утверждения мирового соглашения, принятого в рамках медиации.

3-я модель. Способ подтверждения соглашения — принятие во внимание государственным прокурором и судом при вынесении решения по конкретному делу

В Чешской Республике результаты посредничества, осуществляемого в рамках уголовного судопроизводства службой пробации и

посредничества, могут быть приняты во внимание государственным прокурором и судом при вынесении решения по конкретному делу.

IV. Досудебное онлайн-регулирование споров, вытекающих из электронной коммерции, как один из эффективных способов медиации

Следует отметить, что существенному снижению нагрузки способствует введение специальной процедуры досудебного онлайн-урегулирования споров. В США и некоторых европейских государствах успешно работают частные системы досудебного онлайн-урегулирования потребительских споров, связанных с электронной коммерцией (продажа товаров и услуг в Интернете). Кроме того, в Европейском Союзе были приняты Директива 2013/11/ЕС от 21.05.2013 «Об альтернативном рассмотрении споров потребителей»¹⁷ и Регламент «Относительно онлайн-разрешения споров в сфере потребления».

Директива обязывает государства-члены обеспечить наличие и доступность учреждений по альтернативным средствам урегулирования споров. Данные учреждения должны быть доступны онлайн и должны соответствовать стандартам проведения таких процедур. Директива применяется к потребительским договорам купли-продажи товаров и услуг, в том числе заключенным онлайн. Важно отметить, что она не обязывает государства-члены менять их национальное законодательство относительно необходимости обращения к досудебным средствам разрешения споров, однако накладывает обязательства на продавца информировать потребителя о возможности урегулирования спора альтернативными средствами.

Согласно Регламенту, создается единая европейская платформа для разрешения потребительских споров, вытекающих из электронной коммерции. Данная платформа работает с 2016 г. и направляет поступившие жалобы в национальные сертифицированные центры по альтернативным средствам разрешения споров. Регламент позволяет продавцам подавать жалобы на потребителей, если это предусмотрено национальным законодательством (например, в Бельгии и Италии)¹⁸.

¹⁷ URL: <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?uri=celex%3A32013L0011> (дата обращения: 10.03.2021).

¹⁸ Потапова Е. В. Формы досудебного разрешения коммерческих споров в Европейском Союзе // Символ науки. 2017. № 10/2017. С. 56–59.

Как указано в ст. 2 Директивы № 2013/11/ЕС, ее положения применяются к спорам между потребителями и продавцами государств — членов ЕС, возникшим в связи с договорами купли-продажи или договорами об оказании услуг. Исключение составляют:

- а) споры, в которых участниками выступают физические лица, работающие по трудовому договору на предприятии продавца или выступающие индивидуальными предпринимателями;
- б) споры о системах рассмотрения жалоб покупателей, организованных на предприятии продавца;
- в) споры о предоставлении услуг неэкономического характера;
- г) споры между продавцами;
- д) споры о прямых переговорах между покупателем и продавцом;
- е) попытки урегулирования спора в ходе судебного разбирательства;
- ж) дела, возбужденные продавцом против покупателя;
- з) медицинские услуги, предоставленные специалистами в области здравоохранения;
- и) споры о предоставлении государственных услуг в области образования¹⁹.

Можно заметить, что сложные споры не попадают в компетенцию онлайн-регулирования, что обеспечивает справедливое и качественное решение спора.

Государства — члены ЕС должны обеспечить, чтобы процедуры альтернативного урегулирования споров потребителей были эффективными и отвечали следующим требованиям:

- а) процедура должна быть доступна в онлайн-и офлайн-режиме для обеих сторон, независимо от того, где они находятся;
- б) стороны должны иметь доступ к процедуре, не будучи обязанными нанимать адвоката или юрисконсульта. Однако эта процедура не должна лишать стороны их права на независимую консультацию, представительство или помощь третьего лица на любой стадии процедуры;
- с) процедура должна быть бесплатной или доступной для потребителей за номинальную плату (подобное условие не распространяется на рассмотрение жалоб продавцов против потребителей);

д) организация альтернативного урегулирования споров потребителей, получившая жалобу, должна уведомить об этом стороны спора сразу же после получения всех документов, содержащих информацию, касающуюся жалобы;

е) результаты процедуры альтернативного урегулирования потребительских споров становятся доступными в течение 90 календарных дней с даты получения организацией альтернативного урегулирования споров потребителей полного пакета документов по жалобе. В случае очень сложных споров ответственная организация, занимающаяся урегулированием, может по своему усмотрению продлить этот срок на 90 календарных дней. Стороны информируются о любом продлении этого срока и об ожидаемой продолжительности разрешения спора.

Регламент применяется к рассмотрению и разрешению на платформе ODR споров, возникших из договоров онлайн-продаж между потребителями, проживающими в стране — члене ЕС, и онлайн-продавцами. Государства — члены ЕС должны информировать Еврокомиссию о том, позволяет ли их законодательство рассматривать споры между потребителями и онлайн-продавцами в режиме онлайн. В статье 5 предусмотрены основные условия создания платформы ODR. Ее создание, поддержание, а также техническое обслуживание, финансирование и безопасность компьютерных данных должна обеспечивать Еврокомиссия. Платформа ODR должна быть единой точкой входа для граждан-потребителей и онлайн-продавцов. Нужно предусмотреть возможность использовать данный веб-сайт бесплатно и на всех языках ЕС. Платформа ODR должна поддерживать следующие функции:

- а) возможность заполнения бланка жалобы и подачи жалобы в электронной форме;
- б) информирование стороны-ответчика о жалобе;
- в) определение лица, компетентного предоставить услуги альтернативного урегулирования споров;
- г) возможность управления делами в режиме онлайн и возможность проведения процедуры урегулирования споров в режиме онлайн через платформу ODR;

¹⁹ Ермакова Е. П., Ивановская Н. В. Онлайн-разрешение споров с участием потребителей в Европейском Союзе: документы 2013 года // Современное право. 2014. № 8. С. 128–132.

- д) возможность перевода информации, которая необходима сторонам для разрешения спора, через платформу ODR;
- е) создание электронной формы, с помощью которой стороны направляют информацию лицу, компетентному предоставить услуги альтернативного урегулирования споров;
- ж) обеспечение системы обратной связи, которая позволит сторонам высказать свое мнение о функционировании платформы ODR, и др.

На данный момент Минюст России только анонсировал начало работы над законопроектом по созданию подобных систем, который оправдан резким возрастанием споров с интернет-магазинами²⁰.

V. Квази-суды

Квази-суды также существенно снижают нагрузку на суды. Исследование позволяет обнаружить общие черты в статусе третейских судов в зарубежных странах. К соответствующим характеристикам в первую очередь относятся виды споров, рассматриваемых с помощью третейского разбирательства (превалирующая доля споров экономического характера), обязательное использование альтернативных процедур урегулирования мелких споров (с помощью рассмотрения дела в третейском суде) как необходимое условие рассмотрения дела в судебном порядке, приравнивание силы решения третейского суда к обязательной силе судебного решения и ряд других сходных черт, дающих общее представление о механизме организации третейского разбирательства. Однако отличительные особенности также имеют место по следующим основаниям.

1. Особенности нормативного закрепления

1-я модель. Нормативное закрепление только руководящих принципов

Немецкое законодательство обеспечивает широкую автономию сторон, минимальное вмешательство суда и минимум формальностей. Однако у Высшего регионального суда есть некоторые функции контроля за третейскими судами (проверка компетенции судьи, допустимости третейского разбирательства)²¹.

2-я модель. Подробное нормативное регулирование процедуры медиации не только на федеральном и региональном уровнях, но и на уровне общественной организации

Так, в США на федеральном уровне процедура регулируется Федеральным арбитражным актом США 1925 г., на региональном — законодательством штатов. Американская ассоциация третейских судов занимается международными коммерческими спорами и руководствуется собственными Правилами международного арбитража (с изменениями от 01.04.1997)²².

Трибуналы в Канаде имеют свои процедуры по разрешению споров (сбор доказательств, допрос свидетелей, вынесение решения). Каждая провинция имеет свой акт об административных трибуналах, где подробно изложена вся процедура (например, Administrative Tribunals Act of British Columbia²³)²⁴.

2. Виды споров, рассматриваемых в третейском суде

Так, в Германии большая часть решений принимается по потребительским спорам (банковская сфера, страхование, строительство) и трудовому праву. Третейские суды не рассматривают споры, связанные со сдачей в аренду помещений.

В США третейскими судами рассматривается около 60 % коммерческих споров²⁵.

²⁰ Боторева Е. В России предложили создать механизм онлайн-урегулирования споров // Парламентская газета. URL: https://www.pnp.ru/social/v-rossii-predlozhili-sozdat-mekhanizm-onlayn-uregulirovaniya-sporov.html?utm_source=yxnews&utm_medium=desktop (дата обращения: 10.03.2021).

²¹ Как работают третейские суды за рубежом // Коммерсантъ. URL: <https://www.kommersant.ru/doc/2387881> (дата обращения: 10.03.2021).

²² Как работают третейские суды за рубежом.

²³ Administrative Tribunals Act [SBC 2004] Chapter 45 (по состоянию на 04.11.2020) // Канада, Британская Колумбия, штат Виктория. URL: http://www.bclaws.ca/civix/document/id/complete/statreg/04045_01#section12 (дата обращения: 10.03.2021).

²⁴ Как работают третейские суды за рубежом.

²⁵ Как работают третейские суды за рубежом.

Как показывает практика, большинство споров экономического характера в Канаде рассматривают трибуналы.

3. Способы стимулирования сторон к внесудебному урегулированию спора (с помощью рассматривания дела в третейском суде)

В Германии в отношении мелких денежных исков (до 25 000 евро²⁶), конфликтов с соседями и обвинений в клевете суд не будет принимать законных действий до тех пор, пока истец не докажет, что возможность решения через внесудебный согласительный совет уже была исчерпана²⁷.

В США более половины штатов поощряют или требуют обязательного обращения в третейский суд и к посредничеству с целью сокращения количества незавершенных дел и ускорения вынесения решений²⁸.

4. Статус решения третейского суда

Проведенное исследование позволяет сделать вывод о том, что во всех рассмотренных зарубежных странах сила решения, принятого в рамках досудебного урегулирования спора в третейском суде, равна силе решений государственных судов. Статус обязательности решений третейских судов отличает их от соглашений, принятых в рамках посреднических процедур, требующих подтверждения в основном со стороны судебных органов.

Так, в Англии при вынесении решения арбитры наравне с государственными судами могут принудить сторону к выполнению договора, аннулировать или изменить какие-либо положения²⁹.

В Китае иностранные стороны обычно выбирают третейский суд для разрешения споров, поскольку арбитражные процедуры являются юридически обязывающими.

Решениям трибуналов в Канаде фактически придается значение и юридическая сила судебных актов, принимаемых судами первой инстанции.

В Новой Зеландии каждое решение (приказ, распоряжение) трибунала, в соответствии с которым сторона требует заплатить или передать определенное имущество другой стороне, считаются равными решению (приказу, распоряжению) районного суда и могут быть принудительно исполнены.

5. Виды третейских судов

В Китае существуют три типа третейского суда: внутренний и национальный третейский суд по экономическим контрактам; зарубежный экономический и торговый третейский суд; приморский третейский суд³⁰.

В Новой Зеландии функционируют более 100 трибуналов (по строительным спорам; по делам об авторском праве; по спорам, связанным с иммиграцией; по спорам, связанным с правами человека; по определению стоимости земельных участков; по спорам, связанными с психическим здоровьем; по спорам, связанными с транспортными средствами; по спорам, связанным с недвижимостью; по вопросам аренды; по специальным требованиям потерпевших и др.)³¹ и Суд по вопросам занятости³².

Подводя итоги исследования, можно сказать, что зарубежная практика судопроизводства успешно апробировала рабочие инструменты снижения нагрузки на суды, которые вполне может заимствовать российская судебная система. Однако следует отметить, что данные инструменты требуют постепенного развития и проработки с учетом всех российских правовых реалий. Резкий переход на альтернативное разрешение споров может негативно сказаться на качестве рассмотрения споров в

²⁶ 2 247 125 руб. по официальному курсу на 07.02.2021.

См.: URL: https://e-justice.europa.eu/42/EN/small_claims?NETHERLANDS&member=1 (дата обращения: 10.03.2021).

²⁷ Нельсон Р. Мировые достижения в области разрешения конфликтов // Третейский суд. URL: <http://arbitrage.spb.ru/jts/2000/6/art07.html> (дата обращения: 10.03.2021).

²⁸ Нельсон Р. Указ. соч.

²⁹ Как работают третейские суды за рубежом.

³⁰ Нельсон Р. Указ. соч.

³¹ Legal system // Ministry of Business, Innovation & Employment. URL: <https://www.newzealandnow.govt.nz/living-in-nz/history-government/legal-system> (дата обращения: 10.03.2021).

³² URL: <https://www.courtsofnz.govt.nz/about-the-judiciary/structure-of-the-court-system/diagram> (дата обращения: 10.03.2021).

России, так как в случае, если законодатель ограничит возможность граждан рассматривать споры в судах (например, с помощью повышения судебных пошлин), но при этом альтернативные способы разрешения споров останутся на низком уровне правового и социального раз-

вития (недоверие граждан, слабая проработка на законодательном уровне и др.), граждане и вовсе потеряют площадку для законного разрешения споров. Вполне возможно, что мы вернемся к криминальному опыту экономики 90-х гг.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. Ермакова Е. П., Ивановская Н. В. Онлайн-разрешение споров с участием потребителей в Европейском Союзе: документы 2013 года // Современное право. — 2014. — № 8.
2. Карташов М. А. Практикум приказного судопроизводства по гражданским и торговым делам в России и Европейском Союзе // Сайт Zakon.ru. — URL: https://zakon.ru/blog/2016/09/26/praktikum_prikaznogo_sudoproizvodstva_po_grazhdanskim_i_torgovym_delam_v_rossii_i_evropejskom_soyuze (дата обращения: 10.03.2021).
3. Князев Д. В. Действия сторон гражданского спора в случае обязательности медиации: анализ опыта США // Lex russica. — 2018. — № 10 (143).
4. Нельсон Р. Мировые достижения в области разрешения конфликтов // Третейский суд. — URL: <http://arbitrage.spb.ru/jts/2000/6/art07.html> (дата обращения: 10.03.2021).
5. Потапова Е. В. Формы досудебного разрешения коммерческих споров в Европейском Союзе // Символ науки. — 2017. — № 10.
6. Šijanski G., Barber J. The German order for payment procedure (Mahnverfahren) // German Law Archive. 2006. — URL: <https://germanlawarchive.iuscomp.org/?p=343> (дата обращения: 10.03.2021).

Материал поступил в редакцию 10 марта 2021 г.

REFERENCES

1. Ermakova EP, Ivanovskaya NV. Onlayn-razreshenie sporov s uchastiem potrebiteley v Evropeyskom Soyuze: dokumenty 2013 goda [Online dispute resolution involving consumers in the European Union: Documents of 2013]. *Sovremennoe pravo [Modern law]*. 2014;8. (In Russ.)
2. Kartashev MV. Praktikum prikaznogo sudoproizvodstva po grazhdanskim i trgovym delam v Rossii i Evropeyskom Soyuze [Case study of writ proceedings in civil and commercial cases in Russia and the European Union]. *Zakon.ru*. Available from: https://zakon.ru/blog/2016/09/26/praktikum_prikaznogo_sudoproizvodstva_po_grazhdanskim_i_torgovym_delam_v_rossii_i_evropejskom_soyuze. (In Russ.)
3. Knyazev DV. Deystviya storon grazhdanskogo spora v sluchae obyazatelnosti mediatsii: analiz opyta SSHA [Actions of the parties to a civil dispute in case of mandatory mediation: Analysis of the US experience]. *Lex Russica*. 2018;(10):130-145. (In Russ.)
4. Nelson R. Mirovyie dostizheniya v oblasti razresheniya konfliktov [World achievements in the field of conflict resolution]. *Treteyskiy sud [Arbitration court]*. Available from: <http://arbitrage.spb.ru/jts/2000/6/art07.html>. (In Russ.)
5. Potapova EV. Formy dosudebnogo razresheniya kommercheskikh sporov v Evropeyskom Soyuze [Forms of pre-trial settlement of commercial disputes in the European Union]. *Simvol nauki [A symbol of science]*. 2017;10. (In Russ.)
6. Šijanski G, Barber J. The German order for payment procedure (Mahnverfahren). German Law Archive; 2006. Available from: <https://germanlawarchive.iuscomp.org/?p=343> [cited 2021 Aug 1]. (In Eng.).