

Секция «Альтернативные способы урегулирования правовых конфликтов»

Закулисная медиация: зарубежный опыт и перспективы в России

Научный руководитель – Борисова Елена Александровна

Мамедалиева Альбина Вугаровна

Студент (магистр)

Московский государственный университет имени М.В.Ломоносова, Москва, Россия

E-mail: mamedalievaalbina@yandex.ru

Умение сесть за стол переговоров и прийти к взаимоприемлемому решению необходимо не только в рамках взаимодействия государств или правительственных организаций, но и в любой сфере общественной жизни. Особенно важно умение говорить на языке компромиссов, а не ультиматумов в транснациональных спорах, где на кону, помимо человеческих отношений, стоят огромные деньги и деловая репутация. В коммерческом мире зарубежных стран посредничество редко используется, по крайней мере, в качестве первой меры для урегулирования споров, и наиболее предпочтительной опцией для таких споров является арбитраж. Значимость медиации для урегулирования коммерческих споров в целом недооценивается, несмотря на то, что арбитраж и медиация глобально преследуют одну и ту же цель - разрешить спор на основании принципа автономии воли сторон частноправовых отношений [1]. Более того, в сочетании с арбитражем медиация способна достичь те задачи, с которыми в одиночку она бы не справилась, а арбитраж получит недостающую ему гибкость и свободу решений. Одним из таких гибридных сочетаний стала закулисная, или теневая, медиация (*англ. - shadow mediation*), уже широко распространенная и используемая за рубежом, но пока не получившая признания в России.

Закулисная медиация представляет собой разновидность параллельного проведения отдельных посреднических (медиативных) и арбитражных разбирательств, которые могут быть особенно эффективными в сложных делах с большим количеством участников процесса [2]. Она включает в себя отдельные нейтральные стороны для этапов посредничества и арбитража. В отличие от одновременного, но чисто независимого посредничества и арбитражного разбирательства, где арбитрам и посредникам не разрешается встречаться или быть осведомленными о процедурах друг друга, при закулисной медиации посредник может присутствовать и наблюдать за разбирательством на этапе арбитража и действовать в условном «фоновом режиме» в случае, если одна из сторон желает приостановить третейское разбирательство или изучить новые альтернативы, в зависимости от того, как развивается дело в арбитраже. Чаще всего причины чисто практические - необходимость времени на предоставление дополнительных доказательств.

Арбитры могут также пожелать по своей инициативе привлечь посредника к решению особенно сложного вопроса, который арбитражная панель, возможно, не сможет надлежащим образом разрешить простым применением закона или для решения которого могут потребоваться непропорциональные затраты или время. Особенно эффективно это может быть в случае, если определенный вопрос признается не арбитрабельным, но запрета на передачу его в медиацию нет. Так, например, корпоративные споры в России могут быть арбитрабельными, ограниченно арбитрабельными и неарбитрабельными вовсе. Однако, на практике зачастую возникают ситуации, когда в рамках одного спора соединяются несколько типов отношений, одни из которых могут быть рассмотрены третейским судом, а другие - нет (либо обращение в арбитраж сопряжено с дополнительными сложностями), и именно для последних обращение к медиатору наиболее выгодно для обеих сторон.

Более того, «закулисный» медиатор может даже выступать перед трибуналом или активно участвовать в процессе. Медиатор может предложить возможные темы и области,

которые должны быть решены путем посредничества, и которые стороны, возможно, пожелают обсудить, а не оставлять на усмотрение арбитража: например, вопрос убытков, о которых арбитраж, возможно, не должен знать, в случае, если это может повлиять на итоговое решение. Встречи с медиатором при уже начатом арбитраже путем совместной работы над согласованными выводами о фактах помогают в целом сузить круг вопросов, которые необходимо поставить в последующих слушаниях в рамках оценки и исследования доказательств.

Безусловно, закулисная медиация может быть сопряжена с дополнительными затратами, но если это ускоряет время для вынесения решения или помогает достичь результата, который ориентирован на будущее, то экономия средств едва ли будет решающим фактором. Кроме того, учитывая обычное для коммерческого арбитража использование арбитражной панели из трех человек, расходы на одного или двух дополнительных посредников вряд ли будут значительными.

Так, например, в недавнем споре из договора строительного подряда и поставки материалов, рассмотренном Американской Арбитражной Ассоциацией, сторонам благодаря обращению к закулисной медиации удалось сократить более полумиллиона долларов арбитражных расходов [2]. Оплата же труда медиатора была в разы дешевле: для сравнения, медиатор, состоящий в реестре медиаторов при Американской Арбитражной Ассоциации получает 300 долларов США вне зависимости от отработанного времени просто за сам факт привлечения в арбитраж, а далее его оплата составляет 50 долларов США за каждый час работы .

В российских реалиях подобный механизм тоже может принести стоящие результаты: так, например, МКАС при ТПП РФ в 2021 году рассмотрел 860 международных споров, 68% из которых составили споры из договоров поставки с ценой иска в большинстве своем от 10 000 до 200 000 долларов США [4]. При сумме требований в 200 000 долларов США сумма арбитражных сборов (арбитражный и регистрационные сборы) составит 20 500 долларов США (порядка двух с половиной миллионов рублей), расходы же на оплату работы медиатора составят 75 500 рублей [5].

Таким образом, участие медиатора в ходе арбитража способствует максимально эффективному - как с точки зрения качества, так и с точки зрения затрат - разрешению коммерческих споров.

Источники и литература

- 1) Развитие медиации в России: теория, практика, образование: сборник статей / под ред. Е.И. Носыревой, Д.Г. Фильченко. М., 2012.
- 2) Nigmatullina D. Combining Mediation and Arbitration in International Commercial Dispute Resolution. Routledge, 2019.
- 3) <https://www.aaamediation.org/mediation-services> (AAA Mediation Services).
- 4) <https://mkas.tpprf.ru/ru/Stat/page.php>
- 5) <https://mediation.tpprf.ru/ru/calc/>