

ОБЯЗАТЕЛЬНАЯ МЕДИАЦИЯ В ИТАЛИИ: ПРОБЛЕМЫ РЕАЛИЗАЦИИ**Загайнова Светлана Константиновна**

Доктор юридических наук, профессор кафедры гражданского процесса, директор Центра медиации Уральского государственного юридического университета (Екатеринбург),
e-mail: usla.mediator@gmail.com

Чудиновская Наталья Андреевна

Кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского процесса Уральского государственного юридического университета, адвокат Свердловской областной коллегии адвокатов (Екатеринбург),
e-mail: chudinovskayana@yandex.ru

Шереметова Галина Сергеевна

Кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского процесса, ведущий эксперт Центра медиации Уральского государственного юридического университета (Екатеринбург),
e-mail: usla.mediator@gmail.com

Описываются история медиации в Италии и существующие сегодня модели данной примирительной процедуры. Особое внимание уделено обязательной медиации: правилам и процедуре ее проведения, требованиям к медиаторам, расценкам. Данный вопрос актуален и для России в связи с обсуждением введения обязательной медиации по отдельным категориям дел.

Ключевые слова: медиация, обязательная медиация, примирение, гражданский процесс, медиатор, доступность правосудия, право на судебную защиту, Италия

**MANDATORY MEDIATION IN ITALY:
THE PROBLEMS OF IMPLEMENTATION****Zagaaynova Svetlana**

Ural State Law University (Yekaterinburg), e-mail: usla.mediator@gmail.com

Chudinovskaya Natal'ya

Ural State Law University, Sverdlovsk Regional Collegium of Advocates (Yekaterinburg),
e-mail: chudinovskayana@yandex.ru

Sheremetova Galina

Ural State Law University (Yekaterinburg), e-mail: usla.mediator@gmail.com

The article describes a history of mediation in Italy and the current models of this conciliation procedure. Much attention is given to mandatory mediation in Italy: its main rules, procedure, requirements for mediators, prices. Discussion on the establishment of mandatory mediation in certain types of civil cases in Russia makes this experience topical and useful.

Key words: mediation, mandatory mediation, reconciliation, civil procedure, mediator, access to justice, right to judicial protection, Italy

Основной нормативный правовой акт, регулирующий применение медиации по гражданским делам в России, – Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процеду-

ре медиации)» (далее – Закон о медиации). Данным Законом закреплен принцип добровольности, что означает применение медиации только при добровольном волеизъявлении лиц, являющихся сторонами правового спора.

После вступления Закона о медиации в действие в России начал обсуждаться вопрос о введении обязательной медиации как досудебного порядка урегулирования споров. В частности, обдумать вопрос о введении обязательной медиации предлагалось уже в Послании Президента РФ Федеральному Собранию РФ в декабре 2011 г.¹ Одним из последних высказываний по этому поводу, породившим новую волну дискуссий, стало выступление в мае 2017 г. Председателя Верховного Суда РФ В. М. Лебедева, который сообщил о разработке положений о введении обязательной медиации по семейным и трудовым спорам, делам о защите прав потребителей и истребовании долга².

Так или иначе любая дискуссия относительно введения обязательной досудебной медиации затрагивает вопросы, связанные с правом на судебную защиту и доступностью правосудия. Поэтому, безусловно, подобного рода нововведения требуют детальной предварительной проработки. Нужно отметить, что во многих зарубежных государствах уже имеется опыт введения обязательных досудебных примирительных процедур. И дабы не совершать ошибок в тех сферах, где можно вынести уроки из «чужого опыта», полагаем актуальным рассмотрение модели медиации в одной из таких стран – Италии.

Говоря в целом о европейских государствах, можно отметить, что медиация как самостоятельный способ разрешения конфликта здесь развивается со второй половины XX в. Сначала развитие шло автономно в отдельных государствах. Затем возникла необходимость выработки единообразных подходов на уровне Европейского союза. В 1998 г. были приняты Рекомендации ЕС № 98/257/ЕС, а в 2001 г. – Рекомендации № 2001/310/ЕС, где государствам-участникам рекомендовалось ввести практику разрешения споров с участием третьей стороны, которая помогла бы сторонам конфликта найти оптимальный путь его разрешения, при этом не высказывая собственных оценок и мнений относительно путей и способов разрешения конфликта.

Затем основные идеи медиации были изложены в Директиве ЕС 2008/52/ЕС «О некоторых аспектах медиации в гражданских и коммерческих делах». Прежде всего Директива была призвана обеспечить распространение медиации в рамках международных экономических споров. Однако впоследствии ее основные положения были распространены и на другие категории дел.

Важно отметить, что по общему правилу, установленному Директивой 2008/52/ЕС, медиация как способ разрешения споров должна использоваться сторонами добровольно, однако государства на внутреннем уровне могут закрепить случаи обязательной медиации по отдельным категориям дел.

В 2009 г. в рамках осуществления Директивы ЕС Правительству Италии было делегировано право применить установленный законом порядок, направленный на обеспечение посредничества в гражданских и коммерческих делах в соответствии с функциональными принципами, изложенными в Директиве. Во исполнение делегированных полномочий в 2010 г. Правительством был издан декрет № 28/2010, закрепивший обязательную медиацию в самых разнообразных категориях гражданских дел (например, по делам, связанным с недвижимым имуществом, завещатель-

¹ URL: <http://kremlin.ru/events/president/news/14088> (дата обращения: 23.10.2017).

² URL: <https://pravo.ru/news/view/141199> (дата обращения: 23.10.2017).

ным и наследственным делам, по спорам, вытекающим из банковских договоров, или при возмещении убытков, возникших вследствие медицинской халатности, и др.). Очевидно, что подобный подход был обусловлен желанием законодателя снизить нагрузку на итальянские суды. Однако мера оказалась малоэффективной, подобное правовое регулирование было подвергнуто резкой критике со стороны общества по причине конфликта этих положений с основными правами, закрепленными в Конституции Италии: правом на доступ к правосудию, равенство перед законом и судом. Вскоре правила об обязательном посредничестве были оспорены в Конституционном суде Италии, который в 2012 г. признал указанные правила неконституционными. При этом Конституционный суд высказался относительно процедурных нарушений в принятии декрета (поставлены под сомнение полномочия Правительства на принятие подобного рода актов), не касаясь вопроса обязательной медиации и права на доступ к суду по существу. С 20 октября 2012 г. по 20 сентября 2013 г. медиация проводилась в Италии исключительно на добровольной основе, а в соответствии с законом № 69/2013, принятым Парламентом Италии, в страну вернулось обязательное посредничество.

В результате сегодня законодательство Италии предусматривает четыре самостоятельных вида медиации¹:

1) *добровольная*: может применяться в отношении любых гражданско-правовых споров при наличии желания у обоих участников конфликта;

2) *обязательная*: в силу прямого указания закона в отношении некоторых категорий дел в Италии установлена обязательная медиация, в частности это относится к спорам, вытекающим из договоров страхования, споров в сфере банковского права;

3) *назначенная судом*: в данном случае стороны первоначально обращаются в суд для разрешения конфликта. Однако суд предписывает им пройти процедуру медиации в качестве обязательного досудебного порядка. Интересно, что при этом создается возможность для неоднократного обращения к медиатору по одному спору. В первый раз – если рассматриваемый спор входит в список требований, для которых посредничество должно быть проведено до начала судебного разбирательства. Во второй раз – если суд начал судебный процесс и обязывает стороны снова предстать перед посредником. Наконец в третий раз – при рассмотрении дела в суде апелляционной инстанции, где суд, пользуясь теми же правами, что и суд первой инстанции, вновь направляет стороны на медиацию;

4) *обязательная в силу соглашения сторон*: проводится при заключении сторонами соглашения о намерении урегулировать спор в случае его возникновения в рамках медиации. Зачастую положение об этом включается в договор в качестве так называемой медиативной оговорки.

Известно, что *основная проблема обязательной медиации* в любой стране – конкуренция с нормами, гарантирующими каждому право на судебную защиту. В связи с этим закрепление медиации в качестве обязательной досудебной процедуры в большинстве случаев вызывает возражения по двум направлениям: затраты и сроки. Зачастую указанные возражения выглядят вполне обоснованными, поскольку прохождение процедуры медиации влечет необходимость дополнительных затрат для участников конфликта, а также неизбежно откладывает срок судебной защиты.

В целях разрешения этих противоречий в Италии «обязательная медиация» означает лишь необходимость первоначального обращения к медиатору. Если в рамках

¹ При написании статьи использованы материалы Летней школы, посвященной альтернативным способам урегулирования споров, Университета Павии (Италия, 18–22 сентября 2017 г.).

первой встречи стороны приходят к выводу, что дальнейшее прохождение процедуры медиации для них нецелесообразно, то на этом медиация заканчивается, а досудебный порядок считается соблюденным. Стоимость такой первой встречи в рамках медиации сегодня составляет около 40 евро.

Кроме того, осуществление обязательной медиации возможно с соблюдением следующих правил:

- 1) обязательно участие в процедуре медиации юристов – представителей сторон;
- 2) несмотря на наличие представителей, стороны должны также лично участвовать в процедуре медиации;
- 3) по общему правилу срок медиации составляет три месяца, но может быть продлен по соглашению сторон;
- 4) оплата процедуры медиации производится по ставкам, установленным законом. Например, для споров с ценой иска от 50 001 до 250 000 евро размер платы составляет 660 евро;
- 5) организация, проводящая медиацию, должна быть расположена в том же территориальном регионе, что и суд, компетентный рассматривать спор;
- 6) существует возможность принудительного исполнения медиативного соглашения. Следует отметить, что это касается только обязательной медиации. Если медиация была проведена по соглашению сторон, то медиативное соглашение само по себе не обладает силой принудительного исполнения. Однако стороны могут обратиться в суд для утверждения такого соглашения и обеспечения его последующего принудительного исполнения.

Процедура обязательной медиации

Существует урегулированная законом специфика начала и окончания обязательной медиации. Так, прежде чем обратиться в суд, заинтересованное лицо («потенциальный истец») должно подать заявление в организацию, оказывающую помощь в проведении медиации. Такую организацию можно выбрать по своему усмотрению, единственным условием, как уже было указано, является то, что организация должна располагаться в районе деятельности суда, компетентного рассматривать спор.

По получении такого заявления организация назначает медиатора из списка аккредитованных медиаторов и направляет второй стороне спора («потенциальному ответчику») официальное уведомление о времени и месте проведения медиации и назначенном медиаторе.

Первая встреча в рамках процедуры медиации должна состояться не позднее 30 дней со дня получения соответствующего заявления. Если на первую встречу в рамках медиации «потенциальный ответчик» не явился, то медиатор выдает «потенциальному истцу» сертификат, который свидетельствует о прохождении им медиации и неявке второй стороны. При последующем судебном разбирательстве такое досудебное поведение ответчика может повлечь негативные последствия в виде наложения санкций судом.

При явке обеих сторон на первую встречу в рамках медиации медиатор разъясняет сторонам суть, правила и преимущества процедуры. После этого сторонам и их представителям предоставляется возможность решить вопрос о продолжении медиации или выходе из нее.

При отказе от продолжения медиации одной или обеих сторон процедура является прекращенной, как следствие, стороны получают возможность разрешить спор

в судебном порядке. При этом отказ от продолжения медиации не влечет каких-либо негативных последствий при рассмотрении дела в суде.

Если стороны решили продолжить медиацию, то она проводится в полном объеме в течение не более чем трех месяцев. При этом стороны оплачивают проведение медиации по ставкам, устанавливаемым Министерством юстиции Италии. По результатам возможно заключение медиативного соглашения, которое в случае обязательной медиации может быть исполнено принудительно.

Если в рамках полной процедуры медиации стороны не могут прийти к соглашению, медиатор может предложить им свой вариант разрешения конфликта. Важно отметить, что подобное правомочие закреплено именно как право, но не как обязанность медиатора. Однако соответствующая обязанность возникает у медиатора при условии, что обе стороны обращаются к нему с таким требованием.

Если стороны отвергнут предложенный вариант, а впоследствии решение суда будет совпадать с этим ранее высказанным предложением, то суд может возложить на проигравшую сторону оплату всех судебных расходов по делу, в том числе расходов на проведение процедуры медиации.

Интересно, что в случае заключения медиативного соглашения обе стороны получают налоговый вычет в размере 500 евро.

Стоимость процедуры медиации представлена в таблице (суммы указаны в евро):

Цена иска	Стоимость первой встречи	Стоимость добровольной медиации	Стоимость обязательной медиации	«Гонорар успеха» медиатора
До 1000	40	65	40	15
1001–5000	40	130	85	35
5001–10 000	40	240	155	70
10 001–25 000	40	360	235	100
25 001–50 000	40	600	395	180
50 001–250 000	40	1000	660	300
250 001–500 000	80	2000	1000	600
500 001–2 500 000	80	3800	1900	1100
2 500 001–5 000 000	80	5200	2600	1500
Свыше 5 000 000	80	9200	4600	2800

Медиаторы

Сегодня в Италии не существует отдельно взятых частных медиаторов. Все они должны быть членами того или иного объединения, которое может быть как частным, так и публичным, что не влияет на его статус и объем полномочий. Указанные объединения подлежат обязательной регистрации в Министерстве юстиции Италии. В настоящее время в Италии действует 779 таких объединений. Интересно, что частные организации, предоставляющие помощь в проведении медиации, показывают лучшие результаты.

При этом установлены следующие условия регистрации объединения медиаторов в Минюсте Италии:

число медиаторов – не менее пяти;

страховое покрытие на сумму не менее 500 000 евро.

Требования к медиаторам:

наличие диплома бакалавра о высшем образовании. В большинстве случаев медиаторами выступают лица с высшим юридическим образованием, но это не является обязательным условием;

отсутствие судимости, дисциплинарных взысканий и иных ограничений;

обязательное прохождение специального курса обучения в объеме около 50 ч¹. Интересно, что для осуществления медиации по семейным спорам необходимо прохождение обучения в объеме 200 ч.

Кроме того, объединения медиаторов уполномочены устанавливать дополнительные, повышенные требования к своим членам.

В дальнейшем в целях подтверждения своего статуса все медиаторы обязаны проходить «повышение квалификации» в объеме не менее 18 ч один раз в два года, а также проводить не менее 20 процедур медиации на протяжении каждых двух лет.

Интересно, что члены Ассоциации адвокатов могут стать медиаторами «автоматически», путем регистрации в одном из объединений медиаторов.

В заключение хотелось бы привести некоторые статистические данные.

В 2016 г. в Италии в рамках обязательной медиации было рассмотрено около 200 000 споров, что составляет около 8 % от общего количества всех гражданских и экономических споров. При этом наибольшее количество дел, рассмотренных в рамках обязательной медиации, представляют следующие категории:

20 % – споры в сфере банковского права;

12 % – жилищно-правовые споры;

6,7 % – споры в сфере здравоохранения.

Более чем в половине случаев стороны не проходят полную процедуру медиации в связи с неявкой одной из сторон на первую сессию. Однако если стороны приняли решение о прохождении полной медиации, то в 56 % случаев им удается заключить медиативное соглашение.

Представляется, что история развития медиации в Италии подтверждает, что законодательное закрепление обязательной медиации, безусловно, стимулирует развитие данного института. При этом практикующие юристы, медиаторы и судьи Италии пришли к единогласному мнению о том, что оптимальным является понимание обязательной медиации именно как необходимости лишь первоначального обращения к медиатору. Подобная модель сочетает преимущества как обязательной, так и добровольной медиации, что выражается в следующем:

доступная стоимость первой встречи в рамках процедуры медиации, вместе с тем стороны могут быть подвергнуты санкциям за уклонение от участия в данной процедуре;

высокое качество процедуры медиации, поскольку она может проводиться только профессиональными медиаторами – членами объединения медиаторов;

возможность отказаться от прохождения полной процедуры медиации без каких-либо санкций в рамках последующего судебного разбирательства.

Полагаем, что подобная модель обязательной медиации могла бы иметь место и в России. При этом с учетом описанного важно обратить внимание также на необходимость разработки алгоритма взаимодействия суда и медиатора, учесть сложности формирования корпуса профессиональных медиаторов в российских условиях (особенно в отдаленных или малонаселенных местностях), возможно, предусмотреть

¹ Для сравнения в России срок такого обучения составляет 120 ч.

меры не только «карательного», но и «стимулирующего» характера (налоговый вычет) и т. д. Таким образом, только взвешенный подход в данной сфере позволит избежать проблем с обеспечением права на судебную защиту для широких масс населения.

Библиография

Лебедев предложил изменить АПК и ГПК // Право.ru. 2017. 26 мая. URL: <https://pravo.ru/news/view/141199>.
Послание Президента РФ Д. Медведева Федеральному Собранию от 22 декабря 2011 г. // URL: <http://kremlin.ru/events/president/news/14088>.

Bibliography

Lebedev predlozhl izmenit' APK i GPK // Pravo.ru. 2017. 26 maya. URL: <https://pravo.ru/news/view/141199>.
Poslanie Prezidenta RF D. Medvedeva Federal'nomu Sobraniyu ot 22 dekabrya 2011 g. // URL: <http://kremlin.ru/events/president/news/14088>.