

Н.А. Васильчикова, В.А. Кузбагарова

МЕДИАЦИЯ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ РЕСПУБЛИКИ АВСТРИЯ

Нина Александровна Васильчикова – зав. кафедрой гражданско-правовых дисциплин, Санкт-Петербургский юридический институт (филиал) Университета прокуратуры Российской Федерации, доктор юридических наук, профессор, г. Санкт-Петербург; **e-mail: nivasil@mail.ru**.

Вероника Александровна Кузбагарова – доцент кафедры гражданского процесса, Санкт-Петербургский институт (филиал) Всероссийского государственного университета юстиции (РПА Минюста России), кандидат юридических наук, Санкт-Петербург; **e-mail: veronika73@list.ru**.

Статья посвящена анализу динамики развития процедуры медиации в Австрии. В исследовании раскрыт опыт данного государства в сфере поддержки развития медиации и распространения этой процедуры. Авторами проанализированы основные положения и специфика законодательства, в частности Закон Австрии «О медиации по гражданским делам». Уделено особое внимание принципу конфиденциальности при проведении медиации, порядку привлечения медиатора к ответственности, поддержке развития медиации, этапам медиации и требованиям к подготовке медиаторов, определению правовой природы соглашения между сторонами и медиатором.

Ключевые слова: медиация в Австрии; суд; гражданский процесс; способы альтернативного разрешения споров; принцип конфиденциальности; модели медиации.

N.A. Vasilchikova, V.A. Kuzbagarova

MEDIATION IN CIVIL PROCEEDINGS IN THE REPUBLIC OF AUSTRIA

Nina Vasilchikova – Head of the Department of Civil Law Disciplines, St. Petersburg Law Institute (Branch), University of the Prosecutor's Office of the Russian Federation, Doctor of Law, Professor, St. Petersburg; **e-mail: nivasil@mail.ru**.

Veronika Kuzbagarova – Associate Professor of the Department of Civil Process, Saint-Petersburg Institute (Branch) Akk Russian State University of Justice (RPA of the Ministry of Justice of Russia), Candidate of Law, Saint-Petersburg; **e-mail: veronika73@list.ru**.

The article deals with the analysis of the dynamics of mediation procedure development in Austria. The study demonstrates Austria's experience in supporting the development of mediation and its dissemination. The authors analyze basic provisions and specifics of special legislation in the form of the Austrian Civil Mediation Act, paying special attention to the principle of confidentiality in mediation, the mediator's liability procedure, support to mediation development, mediation stages and requirements for mediator training, definition of the legal nature of the agreement between the parties and the mediator.

Keywords: mediation in Austria; court; civil procedure; methods of alternative dispute resolution; principle of confidentiality; models of mediation.

Первые шаги в направлении распространения медиации в Австрии сделаны в 1985 г., во время внедрения присудебной медиации в уголовных делах, стороной-нарушителем в которых выступили несовершеннолетние. Конец 1980-х гг. охарактеризован ростом интереса к форме медиации в гражданских делах, которая исполь-

зовалась в США.

Многие отправлялись в Соединенные Штаты, посещали семинары и специальные учебные программы для медиаторов. Тренеры, которые работали на территории США, в свою очередь, приезжали в Австрию с целью организации и проведения учебных курсов по вопросам медиации.

Следующим значимым шагом стал первый пилотный проект, реализация которого началась в 1994 г. В рамках этого проекта стороны семейных споров имели возможность принять участие в присудебной медиации [1, р. 66].

В течение долгого периода медиация чаще всего использовалась как способ разрешения семейных споров. Уже в 1999 г. в Австрии разработано правовое регулирование медиации в семейных делах. В 2001 г. появился закон о внесении изменений в Закон об опеке и попечительстве над детьми, которым урегулирована процедура медиации в спорах относительно разделения прав и обязанностей в сфере опеки и попечительства над детьми. После опубликования этого закона, Национальный совет выдал резолюцию, которая содержала рекомендацию для Министерства юстиции по разработке комплексного законодательного акта в сфере медиации. В итоге законопроект в сфере медиации разработан на основе проекта, подготовленного Министерством юстиции.

В 2004 г. вступил в силу Закон «О медиации по гражданским делам», который в указанный период стал первым в Европе специальным законом, направленным на регулирование процедуры медиации. Этот закон повлиял на процесс формирования законодательства в сфере медиации в разных странах Европы, а также был использован в качестве образцового документа при разработке Закона «О медиации» в Германии, Закона «О медиации по гражданским делам в Лихтенштейне», Закона «О медиации по гражданским и хозяйственным делам в Словении».

С учетом распространения на территории Австрии германской правовой традиции огромное значение для интерпретации законодательных актов имеют примечания к законопроектам. Такие примечания используют для интерпретации не только представители академической среды, но и суды. По аналогичному принципу можно обращаться к примечаниям, подготовленным в рамках работы над проектом Закона «О медиации». Исходя из содержания этих заметок становится очевидным, что целью принятия Закона «О медиации по граждан-

ским делам» было обеспечение качества такой процедуры, выделение профессии медиатора среди других профессий, а также распространение медиации. Кроме того, одной из задач Закона служило уменьшение рисков, связанных с проведением медиации ненадлежащим образом, особенно в делах, имеющих особое значение личного или экономического характера (семейных и хозяйственных спорах) [5, s. 249].

Поддержка развития медиации предусматривала поощрение участия сторон в этой процедуре. Такое поощрение заключалось прежде всего в установлении низких ставок расходов, необходимых на проведение медиации. Вместе с тем оказание бесплатной правовой помощи сторонам было предусмотрено только для сторон семейных споров. Согласно упомянутым выше примечаниям к законопроекту «О медиации» росту интереса к медиации способствовала и гарантия конфиденциальности этой процедуры. Принцип конфиденциальности медиации закреплен в Законе «О медиации по гражданским делам», а также в Гражданском процессуальном кодексе (ГПК). Таким образом, стороны получают гарантию того, что медиатор не будет выступать свидетелем во время судебного заседания в будущем (если медиация окажется неэффективной), а суд не примет к рассмотрению материальные доказательства, полученные во время процедуры медиации. Отдельным способом поддержки распространения медиации в семейных спорах было государственное финансирование этой сферы. Согласно Закону «О помощи семьям» и Руководящим указаниям по вопросам медиации в семейных делах, неправительственные организации, оказывающие услуги в сфере медиации сторонам споров, связанных с разводом или сепарацией, могут получать финансовую поддержку. В таком случае финансовая помощь сторонам заключается в том, что они не должны оплачивать стоимость вознаграждения медиатора, поскольку соответствующая сумма возмещается ему центром медиации, с которым он сотрудничает. Размер финансовой помощи сторонам для участия в медиации зависит от их потреб-

ностей и определяется на основании сведений об общем доходе и количестве детей у супругов [5, s. 272].

Как указано выше, основным нормативно-правовым актом в сфере медиации в Австрии стал Закон «О медиации по гражданским делам». С момента его вступления в силу в содержание ни разу не внесли изменения. Приложением к Закону являются Правила подготовки медиаторов, направленные на регулирование процесса приобретения медиаторами профессиональной квалификации. ГПК Австрии лишь незначительно регулирует процедуру медиации, в частности определяя порядок приобретения соглашением, заключенным по результатам медиации, юридической силы, необходимой для принудительного исполнения соответствующих обязательств [5, s. 253].

Закон «О медиации по гражданским делам» прежде всего определяет понятие медиации. Кроме того, в Законе содержится описание его предмета регулирования: порядок создания консультационного совета по вопросам медиации, порядок аккредитации и внесения лиц в перечень медиаторов, порядок регистрации организаций, которые разрабатывают курсы учебной подготовки для медиаторов по гражданским делам, права и обязанности аккредитованных медиаторов, порядок приостановления судебного производства на период участия сторон спора в медиации. Единственной сферой применения указанного закона служит медиация по гражданским делам. В соответствии с положениями Закона медиацией по гражданским делам является медиация, направленная на разрешение споров, относящихся к компетенции судов гражданской юрисдикции.

Система правового регулирования медиации в Австрии формировалась также под влиянием частного сектора. В 2005 г. на основе Европейского кодекса поведения медиаторов Австрийским объединением медиаторов разработан собственный Кодекс, определивший главные этические принципы, которые медиатор должен соблюдать. Основная цель разработки австрийского Кодекса поведения медиаторов отражена в преамбуле этого документа. В

ней указано, что, обращаясь к медиатору, который соблюдает правила Кодекса, стороны спора получают необходимую информацию об этой процедуре и смогут решить свой спор с помощью компетентного и квалифицированного посредника. Сегодня указанный Кодекс широко применяется в Австрии, но не имеет императивного характера.

Одним из ведущих направлений регулирования, определенных Законом «О медиации по гражданским делам», выступает сфера подготовки медиаторов. Приобретение заинтересованным лицом соответствующей квалификации служит условием, необходимым для того, чтобы попасть в перечень аккредитованных медиаторов. Это, в свою очередь, требует посещения специальных курсов подготовки медиаторов. Порядок разработки правил и специальных требований в данной сфере сформулированы в Законе «О медиации по гражданским делам».

Разработка и обнародование рекомендаций по учебным программам для медиаторов относится к компетенции Министерства юстиции. Его полномочия должны способствовать постоянному совершенствованию и динамичному развитию медиации, что также предусматривает быструю имплементацию заключений, подготовленных учеными-теоретиками и практиками. Закон «О медиации по гражданским делам» содержит общие правила внедрения новых рекомендаций по программе и продолжительности учебной подготовки.

В 2004 г. на основании ст. 29 Закона «О медиации по гражданским делам» приняты Правила обучения медиаторов. В правилах детализирована программа обучения, а также определено минимальное количество часов теоретических и практических занятий. В целом программа обучения направлена на гарантирование того, что медиатор будет владеть знаниями и навыками, необходимыми для проведения медиации. В соответствии с требованиями Закона «О медиации по гражданским делам» во время участия лица в учебных программах для медиаторов учитывают наличие практического опыта, приобретенного лицом в прошлом. Поэтому программа

обучения должна иметь различные уровни детализации. На данном основании в Правилах обучения медиаторов такую программу разделили на четыре типа. Первый тип учебной программы предназначен для подготовки всех лиц, которые не имели предыдущего опыта работы в сфере, связанной с медиацией. Другие три типа учебной подготовки включает в себя занятия, программа которых адаптирована к потребностям отдельных профессиональных групп. Учебная программа состоит из 365 часов подготовки для лиц, которые не имеют предыдущего практического опыта или опыта посещения теоретических занятий, посвященных соответствующей тематике. Для лиц, имеющих такой опыт, разработана учебная программа, предусматривающая 220 часов подготовки. Первая группа лиц с соответствующим опытом и подготовкой, которая может облегчить процесс приобретения этими лицами знаний и навыков будущего медиатора, охватывает юристов, нотариусов, судей, прокуроров, представителей академической сферы юриспруденции. Объем теоретического и практического материала, подготовленного для этих лиц меньше, поскольку исключает лекции по основам права и экономической составляющей процедуры медиации. Вторая группа объединяет дипломированных бухгалтеров, аудиторов, консультантов по вопросам налогообложения, корпоративных консультантов, а также ученых, специализирующихся в соответствующих отраслях. Программа, разработанная для этой профессиональной группы, не предусматривает базовых занятий по экономике и праву. К третьей группе относятся аккредитованные психотерапевты и психологи, социальные работники, работающие в соответствующей сфере в течение как минимум трех лет. Для лиц с таким опытом работы не предусмотрены занятия по основам коммуникации, анализа конфликтов и теорий личности. Согласно требованиям Закона «О медиации по гражданским делам», лица, получившие статус медиатора, должны продолжать учебу и совершенствовать навыки в будущем. Контроль за этим процессом возложен на Министерство юстиции.

Министерство юстиции выступает органом, ответственным за процедуру внесения посредников в Перечень аккредитованных медиаторов. Вместе с тем данная процедура не является обязательной предпосылкой для выполнения лицом функций медиатора. Единственное ограничение для медиаторов, которые не прошли соответствующую процедуру аккредитации, заключается в установлении максимальной суммы вознаграждения, которую такие медиаторы могут получать по результатам процедуры медиации (в настоящее время такая сумма сводится к 10 000 евро). Кроме того, обязанности, связанные с конфиденциальностью процедуры медиации четко не определены для медиаторов, которые не зарегистрированы Министерством юстиции, как и порядок приостановления судебного производства в связи с медиацией при участии неаккредитованного медиатора [3, s. 83–101].

Кандидаты, которые желают быть зарегистрированными в Перечне аккредитованных медиаторов Министерства юстиции, должны соответствовать определенным критериям:

- достичь 28 лет;
- обладать профессиональной квалификацией;
- иметь определенный уровень доверия к себе со стороны общества.

Такие кандидаты должны быть застрахованы от потенциальных исков, возникающих в связи с выполнением ими функций медиатора. Договор страхования следует заключить со страховой компанией, которая действует на территории Австрии на основании лицензии, а срок действия договора должен соответствовать сроку действия аккредитации. Минимальный размер страховой выплаты на каждое дело должен составлять не менее 400 000 евро. Исключение посредника из Перечня аккредитованных медиаторов станет возможным, если он не соблюдает требования о продолжении обучения после получения статуса аккредитованного медиатора, а также в случае грубого и неоднократного неисполнения им обязанностей (несмотря на полученные предупреждения о возможном наступлении негативных последствий).

Согласно ст. 10 Закона «О медиации по гражданским делам» учебная подготовка аккредитованных медиаторов может быть проведена только организациями и учебными заведениями, внесенными в электронный реестр Министерства юстиции. Такая норма Закона направлена прежде всего на обеспечение соответствующего стандарта качества в сфере подготовки медиаторов. Чтобы получить лицензию на проведение обучающих курсов для медиаторов, заинтересованная организация должна подать в Министерство юстиции заявку и предоставить доказательства того, что такая организация будет действовать на постоянной основе. Это, в свою очередь, требует представления организацией, осуществляющей подготовку медиаторов, ежегодных отчетов, в которых должны быть отражены содержание и результаты деятельности. Заявку, поданную организацией, претендующей на получение лицензии, оценивают, учитывая информацию о программе учебных курсов, количество и квалификацию лиц, которые будут проводить обучение, источники финансирования организации. Кроме того, Консультативным советом разработан порядок лицензирования учебных программ. Согласно позиции Консультативного совета, важны следующие критерии:

- учебная группа должна состоять из 10–25 человек, а структура учебных программ должна быть согласована с требованиями Закона «О медиации по гражданским делам»;

- стоимость учебного курса должна быть обоснованной;

- в целом учебная программа должна состоять из 365 часов и продолжаться в течение трех семестров [5, s. 305–312].

Статья 16 Закона «О медиации по гражданским делам» определяет основные правила поведения медиатора. Согласно указанной норме, медиатор обязан принимать личное участие в процедуре медиации, добросовестно выполнять свои функции и быть беспристрастным. Обязанности медиатора могут быть сформулированы сторонами в соглашении между ними и посредником. Вместе с тем нормы указанного Закона ограничивают возможность

сторон, а именно стороны вправе закреплять в соглашении лишь такие обязанности, которые являются производными от общих обязанностей, определенных на законодательном уровне. Несоблюдение сторонами этого правила может повлечь потерю правовых гарантий, предоставляемых им в связи с участием в медиации. Главная задача медиатора состоит в том, чтобы, используя собственные навыки и квалификацию, помочь сторонам найти общее решение, а также способствовать успешному завершению процедуры медиации путем создания атмосферы, необходимой для взаимной коммуникации. Это также предполагает поиск методов коммуникации, которые лучше всего подходят для применения с учетом особенностей того или иного дела. Вместе с тем медиатор не имеет обязанности обеспечить разрешение спора [7, s. 294–312]. В другие обязанности медиатора входит, в частности, обязанность информирования сторон о характере медиации и юридических последствиях этой процедуры. Кроме того, медиатор, если потребуются, должен указывать сторонам на необходимость получения профессиональной консультации, особенно относительно вопросов их правовой позиции. Если функции медиатора выполняет юрист или нотариус, эти обязанности дополняются требованиями кодексов поведения для представителей соответствующих профессий. Между тем вопрос о согласовании норм таких кодексов поведения с нормами Закона «О медиации по гражданским делам» остается актуальным. Согласно примечаниям к Закону медиатор не выполняет функции адвоката сторон. Поэтому, если медиатор считает, что стороны (или одна из сторон) нуждаются в профессиональной юридической консультации, то он должен сообщить им об этом и предоставить время, необходимое для обращения к специалисту в области права. Ряд ученых придерживаются мнения о том, что такая формулировка в сочетании с нормами Закона «О медиации по гражданским делам» содержит запрет медиатору оказывать любые советы юридического характера. Согласно другой позиции ученых-теоретиков, медиатор может предостав-

лять сторонам информацию в правовой сфере, тем самым разъясняя им юридические особенности спора и судебную практику [2, s. 19]. Поскольку четко очертить границы, которые позволят медиатору, сочетающему эту профессию с профессией юриста, предоставлять юридические советы сторонам, сложно, важным видится разграничение указанных профессий и понимание различий между ними.

Частью обязанностей медиатора служит оформление документации при процедуре медиации. По требованию сторон, медиатор должен изложить в письменной форме соглашение о разрешении спора по результатам медиации, а также условия, соблюдение которых необходимо для ее выполнения. Эти документы хранятся в течение семи лет с момента завершения процедуры медиации и имеют конфиденциальный характер. Медиатор обязан не нарушать принцип конфиденциальности, не разглашать информацию, полученную во время участия в медиации.

Закон «О медиации по гражданским делам» не предусматривает порядка привлечения медиатора к гражданской ответственности. Однако требование по страхованию медиатором гражданской ответственности свидетельствует о том, что медиатор может нести такую ответственность. Соответствующее страхование должно покрывать убытки, которые могут возникнуть у сторон по вине медиатора. Согласно австрийскому гражданскому законодательству медиатор также может нести ответственность за небрежное предоставление экспертных оценок, советов, противоречащих интересам сторон. Кроме того, основанием для ответственности медиатора является заключение сторонами соглашения, которое наносит ущерб одной из них, или преждевременное завершение процедуры медиации. Вместе с тем ученые обращают внимание на сложность процесса доказывания причинно-следственной связи в таких случаях. Предоставление доказательств нарушения медиатором своих обязанностей будет проще, если стороны на уровне соглашения, предшествовавшего медиации, определили, каким должен быть ход медиации и какие

методы должен применять посредник.

Нарушение отдельных обязанностей медиатором может стать причиной применения к нему мер уголовной ответственности. Например, если медиатор не придерживался принципа конфиденциальности медиации, к нему могут быть применены такие санкции, как лишение свободы на срок до шести месяцев или взыскание штрафа. Вместе с тем медиатор может быть освобожден от этой ответственности, если он разгласил информацию, полученную в ходе процедуры медиации, в интересах государства или с учетом особых обстоятельств частного характера. Уголовное производство, на основании которого медиатор может быть привлечен к ответственности, начинается исключительно по инициативе пострадавшей стороны. Нарушение других требований, предусмотренных Законом «О медиации по гражданским делам», не является основанием для возбуждения уголовного производства. Неправомерное поведение медиатора также может быть рассмотрено как административное правонарушение, что, в свою очередь, служит основанием для взыскания с медиатора штрафа в размере до 3 500 евро. Такой штраф медиатор будет вынужден уплатить, в частности, при использовании без надлежащего юридического основания статуса лицензированного медиатора (то есть такого, который внесен Министерством юстиции в соответствующий реестр) [5, s. 300–302].

Австрийский закон «О медиации по гражданским делам» в равной степени регулирует как частную процедуру медиации, так и процедуру присудебной медиации. Судебная медиация прямо не предусмотрена Законом, но одновременно этот нормативно-правовой акт не исключает возможности применения и такой модели медиации.

Одним из оснований начала процедуры медиации является заключение сторонами соответствующего соглашения. Соглашение сторон об участии в медиации с целью разрешения спора не всегда имеет характер, препятствующий обращению в суд. Возможность одной из сторон обратиться в суд с иском еще перед началом

медиации определяется содержанием соглашения об участии в медиации. Принять решение о совместном участии в медиации стороны могут и на этапе, если судебное разбирательство уже начато. В таком случае судья продолжает рассмотрение спора только после завершения медиации (если последняя оказалась неэффективной). Вместе с тем соглашение сторон о разрешении спора с помощью медиации обуславливает прекращение судебного производства. Начало присудебной медиации обычно инициирует судья. Именно рекомендация судьи по участию в медиации служит важнейшим элементом, который связывает данную процедуру с судебным процессом. Кроме того, согласно Закону «О медиации по гражданским делам», судьи имеют обязанность информировать стороны об альтернативных способах разрешения споров, а также обеспечивать содействие в случае предоставления сторонами согласия на участие в одной из этих процедур. Подобные требования предусмотрены Правилами гражданского судопроизводства, нормы которых уполномочивают судей поощрять стороны к участию в переговорах с целью разрешения спора, помогать им в этом. Правила также требуют от судей в случае целесообразности направлять стороны к организациям, работающим в сфере альтернативного урегулирования споров. Это, в свою очередь, обязывает судей обладать определенной компетенцией в контексте вопросов о различных способах разрешения споров.

Этапы медиации Законом «О медиации по гражданским делам» урегулированы в незначительной степени. Это объясняется потребностью обеспечения гибкости процедуры медиации и учета всех интересов сторон. Поэтому Закон определяет лишь общую структуру процедуры медиации и не детализирует ни один из ее этапов. Соответствующие особенности структуры и этапов медиации стороны всегда могут урегулировать самостоятельно в совместном соглашении.

Перед началом процедуры медиации стороны должны выбрать посредника, который будет способствовать им в решении спора, и заключить с ним соответствующее

соглашение. Урегулирование взаимных прав и обязанностей сторон и медиатора – предмет отдельной сделки, которую нельзя отождествлять с соглашением сторон об участии в медиации. Своеобразен подход австрийских законодателей к определению правовой природы соглашения между сторонами и медиатором. С одной стороны, такое соглашение не может быть признано договором о выполнении работ, поскольку четко определен результат работы, которая должна быть выполнена, отсутствует. Медиатор также не является ответственным за результат медиации, поскольку последний зависит только от сторон. С другой стороны, соглашение между сторонами и медиатором не является договором найма работника (трудовым договором), поскольку такой сделке не присуща зависимость работника от работодателя, то есть медиатор не должен следовать указаниям сторон. Отдельные авторы указывают на то, что соглашение между сторонами и медиатором служит договором об оказании услуг, не урегулированным законодательством. В частности, решая вопрос о размере вознаграждения медиатора, комментаторы предлагают использовать по аналогии нормы относительно договоров о предоставлении услуг. Эти нормы предусматривают, что, если размер вознаграждения не установлен соглашением, должна быть уплачена обоснованная сумма. Таким образом, можно сделать вывод о том, что все-таки отдельные характерные элементы договора об оказании услуг присущи соглашению между сторонами и медиатором. Наиболее обоснованной представляется характеристика соглашения между сторонами и медиатором как смешанного договора, которая в основном не урегулирована нормативно-правовыми актами. Изложенный подход предусматривает, что стороны и медиатор взаимосвязаны друг с другом, а прекращение определенной части правоотношения обуславливает прекращение правоотношения в целом [6, s. 23]. Законодательные требования к форме соглашения между сторонами и медиатором в Австрии отсутствуют. Однако самой распространенной является практика заключения таких соглашений в письменной форме.

Процедура избрания сторонами медиатора не урегулирована законодательством. Таким образом, стороны самостоятельно и свободно могут согласовать вопрос об участии в медиации избранного ими посредника. Вместе с тем действуют ограничения относительно привлечения отдельных лиц к участию в медиации в качестве посредников. Эти ограничения направлены на избежание конфликта интересов, возникновение которого при медиации будет препятствовать надлежащему исполнению медиатором своих функций. Например, медиатором не могут быть представители, адвокаты сторон или лица, которые будут принимать участие в урегулировании спора между сторонами, если последние не достигнут согласия во время медиации. Такое ограничение должно обеспечить гарантию того, что медиатор не будет использовать информацию, полученную во время медиации в рамках профессиональной деятельности или с целью нанесения ущерба интересам одной из сторон. Вместе с тем указанный запрет не распространяется на общую информацию юридического характера.

Закон «О медиации по гражданским делам» не содержит специальных норм относительно функций медиатора и методов, которые он должен использовать в рамках содействия сторонам в поиске совместного решения спора. Однако, согласно законодательному определению понятия медиации, основной задачей медиатора служит помощь сторонам в налаживании эффективной коммуникации между ними. Закон не содержит и ограничений относительно количества медиаторов, которые могут участвовать в медиации. Обычно целесообразным признают участие двух медиаторов, в частности если речь идет о медиации в семейных делах. В любом случае стороны могут свободно согласовать этот вопрос между собой. Единственное ограничение – закрепленный в профессиональном Кодексе поведения для нотариусов запрет на проведение медиации нотариусом совместно с медиатором, который является представителем другой профессии.

Согласно Закону «О медиации по гражданским делам» медиация начинается

с момента, когда стороны договорились о разрешении спора с помощью такой процедуры. Этапы медиации и особенности каждого из них стороны вместе с медиатором могут определить в соглашении о детализации процедуры медиации. Стороны также могут определить методы, с помощью которых они будут пытаться найти совместное решение спора.

Перед началом первого этапа медиации медиатор должен разъяснить сторонам характер процедуры медиации и ее правовые последствия. Такая обязанность медиатора предполагает, в частности, информирование сторон о необходимости неразглашения информации, полученной во время участия в медиации, а также правила временного приостановления срока исковой давности на период проведения медиации. Момент, с которого течение срока исковой давности должно быть приостановлено, определяет медиатор. Он должен указать, в какой день стороны согласовали общее участие в процедуре медиации. Если медиатор не может установить такой день, то началом медиации и, соответственно, моментом, с которого течение срока исковой давности приостанавливается, станет день первого совместного заседания сторон и медиатора в рамках процедуры медиации [5, s. 266].

Согласно требованиям Кодекса поведения для медиаторов посредник должен обеспечить понимание сторонами основных принципов медиации, содержания прав и обязанностей всех участников этой процедуры, а также согласование правил конфиденциальности. Гарантия соблюдения принципа конфиденциальности, в свою очередь, служит необходимой предпосылкой этого, чтобы стороны могли свободно предоставлять медиатору информацию относительно собственных интересов. Поэтому медиатор должен заверить стороны в том, что любые сведения, полученные от них, не будут разглашены и (или) использованы в качестве доказательств во время судебного заседания по соответствующему делу. Медиатор призван выполнять свои функции на должном уровне, добросовестно используя собственные знания и квалификацию, принимать непосредствен-

ное участие в медиации и быть беспристрастным. Делегирование медиатором своих функций в случае невозможности выполнения им таких функций недопустимо, даже если соответствующие функции будут делегированы медиатору из этой же области (специализации) медиации.

Процедура медиации может быть завершена по инициативе медиатора или сторон. Соответственно, в случае заключения соглашения о разрешении спора или если сторонам не удастся прийти к взаимопониманию. Соглашение, заключенное по результатам медиации, станет общим решением сторон относительно способа решения спора между ними. Данная сделка может иметь юридический характер договора, принудительное исполнение которого осуществляется при помощи судебного процесса. На практике соглашения о разрешении спора по результатам медиации могут в значительной степени отличаться друг от друга, учитывая содержание и обязывающий характер таких сделок. Стороны не ограничены законодательными требованиями относительно формы и содержания сделки, которую они желают заключить с целью решения спора. Обычно содержание соглашения о разрешении спора стороны разрабатывают самостоятельно, поскольку, согласно австрийскому законодательству, медиатор не обязан формулировать условия сделки, которая должна быть заключена сторонами. Вместе с тем, по требованию одной из сторон, медиатор должен в письменном документе изложить главные положения относительно результата медиации и хранить эти записи в течение семи лет с момента завершения медиации. Медиатор также обязан предоставить сторонам информацию о том, в какой форме следует заключать соглашение о разрешении спора для обеспечения при необходимости принудительного исполнения такого соглашения.

Поскольку не все аспекты заключения, изменения и прекращения действия соглашения о разрешении спора по результатам медиации урегулированы специальным законодательством, то соответствующая часть неурегулированных вопросов может быть решена на основании правил общего

гражданского законодательства. Согласно этим правилам, запрещенным является невыполнение одной из сторон условий соглашения о разрешении спора. Исключение из этого правила представляют случаи, в которых в соглашении допущена ошибка. Вместе с тем соглашение о разрешении спора с помощью медиации может быть отменено лишь в случае, если ошибка, содержащаяся в соглашении, относится к существенным аспектам этого соглашения.

Учитывая, что медиация имеет характер внесудебного способа разрешения споров, процедура перехода дела от медиации к судебному производству не урегулирована Законом «О медиации по гражданским делам». Основным процессуальным следствием невозможности заключения сторонами соглашения по результатам медиации, предусмотренным Законом, является восстановление течения сроков исковой давности [4, s. 65–66].

В качестве вывода стоит резюмировать, что стремительное развитие и распространение медиации в Австрии тесно связано с принятием Закона «О медиации по гражданским делам». Кроме того, с 2003 г. стремительно росло количество лиц, желающих выполнять функции медиатора и помогать сторонам в поиске совместного разрешения спора. Другим положительным сдвигом стало распространение медиации на различные сферы правовых отношений. На момент вступления в силу Закона «О медиации по гражданским делам» медиация применялась в основном как способ решения гражданско-правовых споров. Это связано прежде всего с недостатком доверия к медиации со стороны общества и дефицитом информации о преимуществах и особенностях данного способа разрешения споров. Впоследствии вышеуказанные проблемы решены. На это положительно повлияла осторожная политика австрийских законодателей, направленная на поддержку развития альтернативных способов разрешения споров. Как следствие, сегодня отдельные медиаторы на основании собственного профессионального опыта указывают на то, что более 90% споров, стороны которых приняли участие в

медиации, завершены заключением соглашения об их разрешении. В общем, опыт Австрии в сфере развития медиации – показательный пример того, как на процесс распространения этой процедуры непосредственно может влиять наличие специального законодательства, которое бы регулировало различные аспекты проведения медиации. Несмотря на то, что ожидаемого уровня ангажированности судей в процессе поддержки развития медиации не удалось достичь, даже после вступления в силу Закона «О медиации в гражданских делах», этот Закон стал направляющим при обеспечении эффективного применения процедуры медиации в различных категориях гражданских дел. Кроме того, Закон не только определил общие правила проведения медиации, но и детализировал требования к медиаторам и уровню их подготовки. Это, в свою очередь, способствовало росту количества организаций, специализирующихся на медиации, а также лиц, желающих пройти соответствующую учебную подготовку и выполнять функции медиатора.

ЛИТЕРАТУРА

1. *Alexander N.* Global trends in mediation, 2nd ed. Netherlands: Kluwer Law International, 2006. 480 p.
2. *Gerhard F., Gernot K.* Zivilrechts-Mediations-Gesetz, Kommentar zum ZivMediatG. Vienna: Verlag Osterreich, 2005. 504 s.
3. *Holzer D.* Der Mediator – Vor-und Nachteile des Listeneintrages beim Bundesministerium fur Justiz. Vienna: Neuer Wissenschaftlicher Verlag, 2008. 101s.
4. *Mediacja w sprawach gospodarczych. Praktyka, teoria, perspektywy / pod red. A. Tobusa.* Warszawa: Ministerstwo Gospodarki, 2015. 183 s.
5. *Mediation. Principles and Regulation in Comparative Perspective / eds. K.J. Hopt, F. Steffek.* UK: Oxford University Press, 2013. 1347 s.
6. *Pruckner M.* Recht der Mediation. Vienna: Linde, 2003. 113 s.
7. *Wolfgang V., Clemens V.* Handbuch der Beraterhaftung, Haftung und Haftungsvermeidung bei komplexen Dienstleistungen. Vienna: Manz, 2007. 472 s.