

Т.В. Прохоренко
БГЭУ (Минск)

НЕЗАВИСИМОСТЬ И БЕСПРИСТРАСТНОСТЬ КАК ОСНОВНОЙ ПРИНЦИП РАССМОТРЕНИЯ СПОРА В МЕДИАЦИИ И АРБИТРАЖЕ

На современном этапе развития общества приоритетным способом разрешения гражданских и экономических споров становятся альтернативные способы разрешения споров (примирение) (далее – АСРС), позволяющее наиболее эффективно защищать права и законные интересы граждан, юридических лиц и государства. К числу АСРС традиционно относят арбитраж и медиацию. Сущностные характеристики рассматриваемых АСРС заключаются в принципах.

Принципами процедуры медиации в соответствии с положениями ст. 3 Закона Республики Беларусь от 12 июля 2013 г. № 58-З «О медиации» являются: добровольность; добросовестность, равноправие и сотрудничество сторон; беспристрастность и независимость медиатора; конфиденциальность.

В качестве принципов осуществления арбитража согласно ст. 3 Закона Республики Беларусь от 09 июля 1999 г. № 279-З «О международном арбитражном (третейском) суде» определены:

- равенство прав сторон;
- свобода выбора сторонами состава суда, применимого права, процедуры и языка судопроизводства;
- договорная подсудность всех рассматриваемых дел;
- приоритет общепризнанных принципов международного права;
- независимость международного арбитражного суда и арбитров;
- конфиденциальность рассмотрения дел;
- содействие окончанию спора посредством заключения сторонами мирового соглашения;
- окончательность выносимых судом решений.

Рассмотрим принцип независимости и беспристрастности лиц, проводящих данные процедуры (арбитр, медиатор). Сущность данного принципа предполагает отсутствие зависимости, взаимозависимости, связанности между медиатором, арбитром и сторонами спора, беспристрастность – отсутствие предрасположенности по отношению к определенной стороне или к существу спора.

В Законе «О международном арбитражном (третейском) суде» в целях обеспечения принципов независимости и беспристрастности арбитра предусмотрен его отвод. В Законе «О медиации» вышеупомянутый принцип обеспечивается требованиями, предъявляемыми к медиатору: медиатор не вправе быть представителем какой-либо стороны.

Данный принцип как общий принцип судебного примирения в медиации и арбитраже имеет определенные особенности. Кандидатура арбитра, хотя и определяется сторонами по взаимному согласию, должна быть утверждена определением суда, к тому же данная кандидатура должна выбираться только из утвержденного списка. В свою очередь арбитр занимает активную позицию в примирении: он вправе не только вести переговоры и изучать документы, представленные ему сторонами, но и знакомиться с материалами дела с согласия суда, а также осуществлять другие действия, необходимые для урегулирования спора. В отличие от медиатора, он вправе давать сторонам рекомендации по урегулированию конфликта. Поэтому роль арбитра больше похожа на роль судьи в процессе, нежели на роль медиатора.

Таким образом, в сравнении с медиацией институт арбитражного рассмотрения спора хотя и предусматривает некоторые нормы по реализации принципа независимости и беспристрастности, в тоже время де-факто норм, гарантирующих данный принцип с точки зрения свободы воли сторон спора нет, в связи с этим, сторонам при выборе вида АСРС следует учитывать данный факт, что позволит в дальнейшем избежать нежелательных исходов при разрешении спора.

Н.О. Рамазанова, А.В. Истомина
БГЭУ (Минск)

ТРАНСГРАНИЧНАЯ МЕДИАЦИЯ: ОПЫТ ЕВРОПЕЙСКОГО СОЮЗА И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ

На сегодняшний день вопросы досудебного урегулирования споров с помощью медиации приобретают все большую актуальность. Напряженность в международных отношениях может быть «снята», в том числе, и с помощью инструментов медиации. Трансграничная медиация – один из видов медиации, который, на наш взгляд, осложнен иностранным элементом.

В случае если в качестве такого элемента выступает – иностранная коммерческая организация, то мы можем говорить о трансграничной медиации в коммерческих спорах, если же в конфликт вовлечены иностранные граждане, либо дети, сменившие страну проживания, то речь идет о трансграничной медиации в семейных отношениях. Трудовые споры, осложненные иностранным элементом, решаются с помощью инструментов трансграничной трудовой