

УДК 341

DOI: 10.34670/AR.2022.29.16.015

Медиация как способ разрешения международных споров

Букина Елена Николаевна

Судья арбитражного суда Республики Крым,
295000, Российская Федерация, Симферополь,
ул. Александра Невского, 29/11;
e-mail: a_vailsberg@mail.ru

Аннотация

На протяжении всей истории человечества важность международного права была очевидна, поскольку оно помогало поддерживать порядок и предотвращало перерастание различных разногласий в реальные конфликтные ситуации, сыграв важную роль в победе гуманистических ценностей в целом. В данной статье рассматриваются разнообразные методы дипломатического посредничества в межгосударственном урегулировании споров посредством медиации, а также дается определение медиации в контексте международного права, раскрываются ее механизмы, включающие в себя различные поведенческие особенности национальных и негосударственных субъектов по отношению друг к другу. Медиация – это метод разрешения конфликтов, который используется в различных правовых системах (применительно и к уголовным, и к арбитражным делам) в идеале на всех юрисдикционных уровнях, несмотря на определенные различия правоприменительной практики, требующей серьезной модернизации для устранения неточностей и иных проблемных областей, указанных в данном исследовании и сужающих положительное влияние посредничества на урегулирование сложных споров на мировой арене.

Для цитирования в научных исследованиях

Букина Е.Н. Медиация как способ разрешения международных споров // Вопросы российского и международного права. 2022. Том 12. № 7А. С. 128-135. DOI: 10.34670/AR.2022.29.16.015

Ключевые слова

Международное право, посредничество, разрешение споров, медиация, закон.

Введение

На протяжении всей истории человечества важность международного права была очевидна, поскольку оно помогало поддерживать порядок и предотвращало перерастание различных разногласий в реальные конфликтные ситуации, сыграв важную роль в победе гуманистических ценностей в целом. Как известно, каждое государство действует в соответствии с набором определенных норм или правил, которые были согласованы в международных договорах и обеспечивают справедливое отношение к каждому человеку в конкретном государстве, а также бесперебойное функционирование его общественных институтов. Данные нормы существуют во всех государствах, независимо от того, являются ли они писаными или неписаными.

Международное право включает в себя так называемые публичное право и частное право [Slomanson, 2011]. Международное частное право занимается, в частности, делами отдельных физических лиц, в то время как, публичное разбирает межнациональные вопросы, относящиеся к деятельности различных компаний и правительств стран. Международное право стремится уравновесить людей и «полубовно» разрешить споры несмотря на то, что эта система является достаточно сложной. Благодаря созданию различных методик рассмотрения претензий и урегулирования производственных споров появляется определенный набор предписаний к государству, требующий от него защиты прав человека, совместной работы по пресечению терроризма и соблюдения договорных обязательств. Рассматривая юридическую предысторию возникновения сложной правовой системы, необходимо отметить, что оно обусловлено спонтанными юридическими и административными процедурами, как на национальном, так и на международном уровне. Ведь в течение многих лет международное право включало лишь механизм посредничества для разрешения споров между государствами, но не отдельными людьми. На данный момент спор определяется в международном праве как разногласие между двумя сторонами по вопросам права или факта, при этом медиация будет применена лишь при совпадении предмета диспута с целями самого процесса посредничества согласно международным нормам, о которых мы упомянем далее [Madhukallya, 2021].

Целью данного исследования является изучение особенностей правоприменительной практики медиации в контексте международных отношений.

Задачи:

- дать определение медиации;
- изучить принципы медиации;
- раскрыть роль международного права в разрешении споров путем посредничества;
- выявить «прорехи» в международном праве при разрешении споров;
- на основе выявленных особенностей медиации дать рекомендации по ее применению в международном праве.

Определение медиации в контексте международного права

В первую очередь, медиация – это метод межгосударственного урегулирования, предполагающий взаимодействие внешних сторон. Парадокс заключается в том, что, лишь помогая сторонам спора достичь соглашения через использование различных приемом посреднического разрешения, таких как: перефразирование, внимательное слушание и уважительное отношение, – количество таковых уменьшится и станет возможным урегулирование в русле дипломатических усилий между всеми участниками, направленными

на поддержку данного требующего обоюдных усилий процесса. Поэтому посредничество считается идеальным практическим решением, которое можно использовать, если стороны не могут прийти к соглашению самостоятельно, прибегая к нему до тех пор, пока не будет достигнут консенсус [Macduff, 2016].

Во-вторых, медиация – это процесс, который помогает сторонам урегулировать споры через, как было сказано выше, заключение соглашения. Это должно осуществляться с помощью беспристрастной третьей стороны. Участники в данном случае имеют право выбирать или отвергать как меры урегулирования спора, так и условия любого достигнутого соглашения. Необходимо при этом понимать, что соглашения – это вид договорных отношений, которые могут быть использованы для разрешения различных дискурсов, когда стороны не могут преодолеть свои разногласия путем беседы или арбитража.

В-третьих, медиация – это метод, помогающий двум сторонам взаимодействовать и добросовестно вести переговоры с самого начала, что минимизирует возможные потери до появления «ядра» конфликта и открытия различных дел по урегулированию споров, улучшая деловой «климат» между бизнес-партнерами. Каждая сторона может искать взаимоприемлемый план через участие медиатора, удовлетворяющий ее особые потребности.

В-четвертых, медиация – это способ предотвратить перерастание незначительных разногласий в неконтролируемый обоюдно опасный спор. Если стороны могут сотрудничать, используя медиацию для разрешения своих разногласий, они могут сохранить свою взаимосвязь при разрешении разногласий путем продуктивного обсуждения, удовлетворив притязания всех сторон. В ином случае, если спор не может быть разрешен путем посредничества, нет гарантии, что средства правовой защиты будут доступны в арбитражном или ином разбирательстве, что усложняет процесс урегулирования для всех, приводя к непредвиденным последствиям [Moore, 2014].

Руководящие принципы посредничества под руководством Организации Объединенных Наций

Взаимодействие между различными государствами иногда бывает довольно сложным. Спор возникает, когда две или более страны имеют противоположные цели, и разногласия могут становиться все более очевидным по мере того, как участники в обсуждениях, направленных на разрешения недопонимания, отдаляются друг от друга. Попытки решить эту проблему многочисленны, наиболее продуктивным считается привлечение третьей независимой стороны для достижения разумного и приемлемого для всех результата, поскольку при наличии усугубляющих факторов конфликта традиционные методы себя исчерпывают. Устав Организации Объединенных Наций (далее – ООН) подтверждает данную информацию касательно посредничества, как действительно успешного метода справедливого разрешения споров, который используется как между странами, так и в вопросах внутригосударственного характера.

В Руководстве ООН, ориентированном на международный опыт и включающем в себя материалы из различных источников государств-членов ООН, региональных органов и неправительственных организаций (НПО), перечислены некоторые важные принципы, которые необходимо учитывать в процессе медиации:

1. Особая подготовка государства или организации, выступающей в качестве посредника. Эти структуры должны быть готовы выделить требующиеся ресурсы в кратчайшие сроки, а

также предложить решения для осуществления постоянной поддержки посредничества, которая может включать в себя направление персонала на регулярной основе для выполнения как среднесрочных, так и долгосрочных обязательств.

2. Необходимость выбора медиатора с большим опытом работы и, следовательно, с хорошей репутацией в разрешении споров. Посредник должен быть объективным, заслуживающим доверия, а также обладать достаточными знаниями и умениями урегулирования споров, будучи одновременно приемлемым для обеих сторон.

3. Некоторые разногласия могут быть разрешены незаметно, в то время как другие должны, напротив, привлечь более широкое участие общественности. Разработка мер по расширению участия гражданского общества и других заинтересованных сторон в мирном процессе имеет важное значение, начиная с ранних этапов взаимодействия. Определение характера данных партнерских отношений в рамках правового поля способствует развитию вовлеченности гражданского общества и других ключевых участников в деле успешного урегулирования различных спорных ситуаций. В рамках данного тезиса очень важно поощрять национальную ответственность при обсуждении со сторонами конфликта формы процесса медиации.

4. Тренинги – непосредственный ресурс для подготовки экспертов в области медиации и членов их команд. Именно через данный инструмент возможно воспитание столь важного в современных реалиях осознанного применения межгендерного подхода в разрешении многоплановых задач. Поэтому на данный момент в состав любой группы посредников должна входить женщина-медиатор. Это служит сигналом для других сторон о подготовленности делегации и нивелировании возможностей для ущемления различных прав, которые обычно имеют место при однофакторном подходе.

5. В случаях, если только некоторые из участников спора согласны на медиацию, необходимо связаться с медиатором, скоординировать действия с согласившимися сторонами, затем постепенно расширять базу согласия.

Также в Руководстве по эффективному посредничеству ООН отдельно освещаются базисные требования к личности медиатора:

1. Он должен четко понимать и определять как свою позицию в медиации, так и сторон спора.

2. Ему необходимо получить разрешение от субъекта или лица, чье разрешение требуется, для начала разработки жизнеспособной среды.

3. Он должен знать о том, какой уровень инклюзивности необходим для начала медиации и достижения согласованности, отвечающей потребностям всех сторон, участвующих в споре. В данном случае очень важно быть хорошо осведомленным о переговорном подходе противоположной стороны, чтобы правильно осуществлять посредничество.

4. Он должен гарантировать, что все надлежащим образом проинформированы об интересах и намерениях сторон или субъектов, взаимодействуя с ними. Ведь цель медиации – помочь увидеть ценность широкого участия в процессе и устранить любые препятствия для примирения.

5. Он должен быть хорошо информирован о международном праве и нормативных актах, регулирующих их работу, представляя себе свои полномочия и доступные правовые возможности.

6. Он должен убедиться, что стороны понимают применимые в их ситуации правовые и культурные конвенции. Инициативы по медиации с участием двух или более сторон должны основываться на едином ведущем медиаторе и последовательном мандате от вовлеченных

сторон. Решения о лидерстве должны приниматься в ходе переговоров между вовлеченными сторонами с учетом контекста спора и на основе конкурентных преимуществ. Это вносит ясность, уменьшает «блуждание» сторон спора, облегчает координацию и построение целостного процесса медиации.

В целом, исходя из озвученных выше концептуальных положений ООН, для содействия плодотворной медиации не менее важным становится обеспечение надлежащего признания соглашений, достигнутых между сторонами. Для получения легитимного и качественно проработанного мирного соглашения необходимо придерживаться следующих мер предосторожности:

-в соглашении следует отражать основные претензии, которые привели к дискурсу, исходя из принятых демократических процедур;

-если полное урегулирование представляется маловероятным, посредник должен предложить компромисс, удовлетворяющий минимально необходимые потребности для мирного решения проблемы и отражающийся в соглашении [United Nations guidance for effective mediation, 2012].

Роль международного права в урегулировании споров путем посредничества

Международное право – это система правил, которые могут помочь сохранить мир между странами, основанная на межгосударственных договорах и санкционированная международными органами. Существует два способа урегулирования споров. Первый – так называемые мирные средства, а именно, посредничество, как и определено в главе VI Устава ООН, а второй – решительные средства: интервенция и война. Международное право, как раз, призвано помочь в мирном разрешении споров между странами на основе специализированных методов воздействия, способных выработать решение, которое будет справедливым для всех вовлеченных сторон. В данном случае медиация и является эффективным инструментом для разрешения споров, которые не могут быть урегулированы по вине одной из сторон или, когда одна из сторон не желает тратить больше денег, либо предпринимать дополнительные шаги [Yasuaki, 2017].

Недоработки международного права в отношении медиативных интервенций

Международное право практически не претерпевает существенных изменений, расширяясь лишь на основе способности людей взаимодействовать в рамках транспаритивных отношений, пренебрегая использованием принципов суверенитета. Это особенно верно, когда речь идет о народах или других группах, которые, как правило, не считаются независимыми государствами. Этим группам часто не хватает ресурсов и власти, чтобы защитить себя от негативных дискурсов, что делает их уязвимыми для множественных силовых злоупотреблений более крупными участниками.

В международном праве соблюдению процессуальных модификаций не придается такого же значения, как в некоторых других областях права.

С учетом перечисленных достоинств и недостатков международного права в области медиации считаем необходимым отразить ряд рекомендаций для улучшения системы

посредничества между различными участниками этого процесса на основании существующей прецедентной практики ряда стран.

Рекомендации по реализации международного права через посредничество

Для сторон международных соглашений при посредничестве жизненно важно закрепить в соответствующих правовых актах, какие обязательства являются действительными и подлежащими принудительному исполнению, а какие – нет, с учетом повышенного внимания к их суверенитету, которым сейчас часто пренебрегают.

Когда страна или любая другая сторона заключает международное соглашение о посредничестве, ей должен быть предоставлен выбор законотворческой базы, которая будет применяться к требуемым положениям пакта. Это исключает как путаницу относительно законодательства, так и всевозможные спекуляции, которые могут применяться в отношении формулировок положений соглашения.

Для облегчения проведения процессов медиации необходимо разработать отдельную независимую организационную систему, где международные споры будут разрешаться квалифицированными посредниками, прошедшими длительную профессиональную подготовку по разрешению мировых дискурсов.

Заключение

Медиация – это метод разрешения конфликтов, который используется в различных правовых системах (применительно и к уголовным, и к арбитражным делам) в идеале на всех юрисдикционных уровнях, несмотря на определенные различия правоприменительной практики, требующей серьезной модернизации для устранения неточностей и иных проблемных областей, указанных в данном исследовании и сужающих положительное влияние посредничества на урегулирование сложных споров на мировой арене.

Библиография

1. Alexander N., Chong S., Giorgadze V. The Singapore convention on mediation: a commentary. – Kluwer Law International BV, 2022. – Т. 8.
2. Hioureas C. G. The Singapore Convention on International Settlement Agreements Resulting from Mediation: A New Way Forward //Berkeley J. Int'l L. – 2019. – Т. 37. – С. 215.
3. Macduff I. Essays on mediation: Dealing with disputes in the 21st Century. 2016. P. 314.
4. Madhukallya D. Role of mediation in international disputes. 2021. URL: <https://blog.ipleaders.in/role-of-mediation-in-international-disputes/>
5. Moore C.W. The Mediation Process: Practical Strategies for Resolving Conflict. Jossey-Bass, 2014. P. 704.
6. Slomanson W.R. Fundamental Perspectives on International law. 2011. URL: <https://corteidh.or.cr/tablas/r32533.pdf>
7. Sukaenah S. et al. The Effectiveness of Indonesia Supreme Court Regulation Number 1 Year 2016 Concerning Mediation of Marriage Disputes //International Journal Of Contemporary Islamic Law And Society. – 2020. – Т. 2. – №. 1. – С. 63-80.
8. United Nations guidance for effective mediation. 2012. URL: https://peacemaker.un.org/sites/peacemaker.un.org/files/GuidanceEffectiveMediation_UNDPA2012%28english%29_0.pdf
9. Wang M. et al. The role of mediation in solving medical disputes in China //BMC health services research. – 2020. – Т. 20. – №. 1. – С. 1-10.
10. Yasuaki O. International Law in a Transcivilizational World. 2017. P. 732.

Mediation as a way of resolving international disputes

Elena N. Bukina

Judge of the Arbitration Court of the Republic of Crimea,
295000, 29/11, Aleksandra Nevskogo str., Simferopol, Russian Federation;
e-mail: a_vailsberg@mail.ru

Abstract

Throughout the history of mankind, the importance of international law has been evident, as it has helped maintain order and prevented various disagreements from escalating into real conflict situations, playing an important role in the victory of humanistic values in general. As we know, each state acts in accordance with a set of certain norms or rules that have been agreed upon in international treaties and ensure a fair treatment of every person in a particular state, as well as the smooth functioning of its public institutions. These rules exist in all states, regardless of whether they are written or unwritten. This article discusses a variety of methods of diplomatic mediation in interstate dispute resolution through mediation, and also defines mediation in the context of international law, reveals its mechanisms, which include various behavioral characteristics of national and non-state actors in relation to each other. Mediation is a method of conflict resolution that is used in various legal systems (in relation to both criminal and arbitration cases), ideally at all jurisdictional levels, despite certain differences in law enforcement practice that require serious modernization to eliminate inaccuracies and other problem areas identified in this study and narrowing down the positive impact of mediation in resolving complex disputes on the world stage.

For citation

Bukina E.N. (2022) Mediatsiya kak sposob razresheniya mezhdunarodnykh sporov [Mediation as a way of resolving international disputes]. *Voprosy rossiiskogo i mezhdunarodnogo prava* [Matters of Russian and International Law], 12 (7A), pp. 128-135. DOI: 10.34670/AR.2022.29.16.015

Keywords

International law, mediation, dispute resolution, mediation, law.

References

1. Madhukallya D. (2021) *Role of mediation in international disputes*. Available at: <https://blog.ipleaders.in/role-of-mediation-in-international-disputes/> [Accessed 06/06/2022]
2. Macduff I. (2016) *Essays on mediation: Dealing with disputes in the 21st Century*.
3. Moore C.W. (2014) *The Mediation Process: Practical Strategies for Resolving Conflict*. Jossey-Bass.
4. Slomanson W.R. (2011) *Fundamental Perspectives on International law*. Available at: <https://corteidh.or.cr/tablas/r32533.pdf> [Accessed 06/06/2022]
5. (2012) *United Nations guidance for effective mediation*. Available at: https://peacemaker.un.org/sites/peacemaker.un.org/files/GuidanceEffectiveMediation_UNDPA2012%28english%29_0.pdf [Accessed 06/06/2022]
6. Yasuaki O. (2017) *International Law in a Transcivilizational World*.
7. Hioureas, C. G. (2019). The Singapore Convention on International Settlement Agreements Resulting from Mediation: A New Way Forward. *Berkeley J. Int'l L.*, 37, 215.
8. Wang, M., Liu, G. G., Zhao, H., Butt, T., Yang, M., & Cui, Y. (2020). The role of mediation in solving medical disputes

-
- in China. *BMC health services research*, 20(1), 1-10.
9. Alexander, N., Chong, S., & Giorgadze, V. (2022). *The Singapore convention on mediation: a commentary* (Vol. 8). Kluwer Law International BV.
 10. Sukaenah, S., & Rusli, R. (2020). The Effectiveness of Indonesia Supreme Court Regulation Number 1 Year 2016 Concerning Mediation of Marriage Disputes. *International Journal Of Contemporary Islamic Law And Society*, 2(1), 63-80.