

ПОСРЕДНИЧЕСТВО В ВЕЛИКОБРИТАНИИ: ЧАСТО ЗАДАВАЕМЫЕ ВОПРОСЫ (ЧЗВ)

Что такое посредничество?

Посредничество - это процедура урегулирования споров. Она является добровольной и не носит обязательного характера.

Посредничество - это не просто переговоры, и не процесс принятия решений. Посредники не выносят решений по предварительным вопросам, не принимают обеспечительных мер¹ и решений по существу спора.

Посредник является нейтральным ведущим спора между сторонами – это ключевая характеристика посредничества. Ведущий спора обычно избирается обеими сторонами в качества технического и юридического эксперта, а также специалиста – посредника широкого профиля. Его/ее задачей является облегчение понимания и изменение структуры и динамики диалога. Многое зависит от его/ее личного умения.

Почему посредничество необходимо?

Посредничество приобретает все большее значение. Многие коммерческие документы сегодня содержат оговорки о применении посредничества, а

¹ Например, распоряжение "заморозить" имущество ответчика с целью не допустить выведения ответчиком имущества из-под юрисдикции суда. Суд издает такое постановление в случае реального риска того, что ответчик распорядится имуществом таким образом, чтобы в дальнейшем воспрепятствовать истцу в приведении в исполнение судебного решения.

английские суды приветствуют, когда стороны привлекают посредников к урегулированию споров.

Посредничество решает спорные вопросы. Зачастую это быстрее и дешевле, чем рассмотрение дела в суде или арбитраже. В случае достижения положительного результата, посредничество устраняет риск неудачи и помогает сохранить репутацию и деловые связи.

Когда лучше всего обращаться к осредничеству?

Посредничество можно задействовать в случае, когда все стороны заинтересованы в разрешении взаимных противоречий. Обратиться к посредничеству также целесообразно, когда переговоры завершились провалом еще до либо уже после начала судебного процесса. Говоря в общих чертах - чем раньше задействовать посредника, тем больше времени и денежных средств можно сэкономить, в то же время увеличив возможность сохранения деловых связей и репутации.

Посредничество не является первым рубежом на пути к истине в спорном вопросе. В соответствии со стандартной стратегией урегулирования конфликтных ситуаций, сначала попытайтесь договориться, затем привлекайте посредника и только потом, если согласие не достигнуто, обращайтесь в арбитраж или суд. Тем не менее, в некоторых случаях может быть уместен другой подход. Так, судебное разбирательство может понадобиться, чтобы прервать течение сроков исковой давности. Обеспечительные меры могут

быть также необходимы, чтобы защитить права и собственность. Стороны могут желать разных решений в порядке упрощенного судопроизводства, установления формального прецедента или решения открытого суда. Одна из сторон спора может даже стремиться к затягиванию переговоров по урегулированию либо их полному прекращению.

Посредничество может, однако, эффективно использоваться параллельно с арбитражным либо судебным процессом. К примеру, как только суд издает распоряжение для защиты позиций сторон, они могут начинать переговорный процесс с участием посредника без возможного ущерба для себя.

Как работает процесс урегулирования спора с участием посредника?

Посредничество не требует установленной процедуры. Таким образом, в самом начале стоит подписать соглашение, регулирующее процедуру ведения переговоров при участии посредника. Следующим важным этапом является тщательная подготовка к процессу. Стороны должны участвовать в процессе посреднического урегулирования открыто, без предубеждений, должны хорошо понимать, как работает эта процедура, концентрироваться на интересах и нуждах сторон (а не на их правах и желаниях).

Процесс посреднического урегулирования может занять всего один день. До начала непосредственного переговорного процесса стороны обмениваются письменным изложением своих позиций. Такая процедура не носит формального характера: она не связана строгими правилами о предоставлении доказательств и аргументации правовой позиции. В идеале, в

процессе посреднического урегулирования в число представителей обеих сторон должны входить лица, ответственные за принятие решений. Альтернативным вариантом может быть проведение серии встреч, на некоторых из которых присутствуют представители всех сторон спора, на других - посредник и одна сторона (при участии или без участия юридических советников). С целью создания фундамента для урегулирования спора, посредник может использовать так называемую «челночную дипломатию»².

В случае достижения согласия между сторонами, составляется соответствующее соглашение об урегулировании, которое имеет юридическую силу, равную контракту.

Преимущества посредничества

Посредничество предлагает много преимуществ. Вот примеры некоторых из них:

- **Оперативность** - Слушания с участием посредников обычно продолжаются в целом около трех недель, хотя иногда могут завершиться и в более короткие сроки.
- **Экономность.**
- **Привлечение нейтральной стороны** - Статус посредника достаточно уникален. Те, у кого нет опыта осуществления посредничества, иногда считают, что

² В дипломатической практике - переговоры, ведущиеся с помощью посредника, совершающего частые «челночные» рейсы между конфликтующими сторонами.

стороны, при желании, могут договориться самостоятельно. Тогда зачем им посредник? Ответ таков: если стороны могут договориться, то им так и следует сделать. Тогда им действительно вовсе не нужен посредник. Однако зачастую конфликтующие стороны не могут самостоятельно прийти к консенсусу: либо урегулирование затягивается, либо и вовсе заходит в тупик. В таких случаях привлечение посредника к решению спора может дать новый толчок переговорному процессу.

Посредник - нейтральное и независимое лицо, исполняющее роль катализатора переговорного процесса и способное привнести свежий подход к проблеме. Ему/ей можно доверять. Интерес посредника не зависит от исхода дела. Он/она может помочь сторонам найти общий язык. Стороны могут доверить посреднику определенные факты, которые никогда не откроют оппоненту. Посредник сможет помочь сторонам спора сконцентрировать их внимание на сути проблемы, а не, скажем, на персоналиях представителей оппонентов.

Посредник может помочь сторонам понять суть претензий оппонента – стороны не всегда способны ясно изложить свои претензии сами. Более того, стороны иногда просто отказываются понимать, что пытается донести до них оппонент. Опосредованный третьей стороной, сохраняющей нейтральную позицию и обладающей необходимым красноречием, довод станет более доступным для понимания.

Будучи независимым и беспристрастным, посредник способен преодолеть эмоциональный

и другие барьеры на пути к достижению урегулирования, сохранить свое лицо и найти выход из тупиковой ситуации. Посредник предложит новые подходы к вопросу. Он/она сможет более глубоко проанализировать возможные пути решения вопроса, поможет сторонам реалистично оценить шансы разрешения спорной ситуации и сможет добиться согласия сторон на предложение об урегулировании.

Тот факт, что посредник общается с обеими сторонами на конфиденциальной основе, предоставляет ему уникальные возможности. Это, пожалуй, наиболее существенный фактор, который обеспечивает работу переговорного процесса, и благодаря которому у посредника есть возможность добиться урегулирования спора там, где стороны не смогли договориться самостоятельно.

Несостязательный характер

Отсутствие проволочек – Сторонам нет необходимости приостанавливать судебное или арбитражное разбирательство с целью привлечения посредника. Процедура посреднического урегулирования может протекать параллельно с ним.

- **Конфиденциальность и соблюдение принципа «без ущерба для интересов сторон».**³

³ Если переговоры "без ущерба для прав и интересов сторон" не увенчаются успехом, никакие высказывания или действия, сделанные в ходе этих переговоров, не могут быть представлены в качестве доказательств при последующем

Непосредственное присутствие сторон - При рассмотрении спорных вопросов в суде стороны обычно представлены своими адвокатами, а сами зачастую отдалены от происходящего. Переговорный процесс при участии посредника позволяет сторонам находиться в курсе событий и лично контролировать ход переговорного процесса.

Облегчает процесс обмена мнениями - Вопросы излагаются доступно и сторонам проще понять суть довода и позицию оппонента.

Заменяет «день в суде» - Стороны получают шанс высказаться. Это может иметь такой же эффект, как и прения в ходе судебного заседания.

Помогает преодолеть тупиковые ситуации и эмоциональные барьеры.

Помогает сторонам сделать переоценку своих претензий.

Сохраняет деловые связи и репутацию - Бизнесмены должны делать бизнес, а не участвовать в судебных процессах. Часто тяжбы в суде против важного клиента или поставщика противоречат деловым интересам бизнесмена. Посредничество же предлагает иной путь поиска оперативного и мирного решения, что позволяет сторонам и дальше продолжать деловое сотрудничество. Интересно наблюдать, как отношения между людьми меняются на глазах в

рассмотрении дела в суде. Таким образом, стороны могут вести переговоры, не опасаясь того, что их содержание затем будет раскрыто и использовано в судебном разбирательстве.

процессе посреднического урегулирования. Даже неудавшаяся попытка посреднического урегулирования зачастую меняет восприятие сторонами как друг друга, так и самой сути спора, что – если эти перемены были позитивны – может в значительной степени содействовать последующему урегулированию спора.

Удобство применения в спорах на многосторонней основе - В сфере торгового мореплавания, к примеру, обычной практикой является заключение целой цепочки чартер-партий (контрактов). Посреднический процесс может свести всех участников такой цепочки вместе с целью разрешения спора. Это бывает не очень очевидным, но в судебном разбирательстве или арбитраже могут быть представлены только две стороны, тогда как на самом деле их больше. К примеру, один из страховщиков сторон, заинтересованных в деле, мог зарезервировать их позицию⁴. Участие же в процессе урегулирования всех лиц, задействованных в конфликте, может позволить найти компромисс в отношении как заявленных претензий, так и тех ситуаций, которые стоят за ними.

Гибкий характер договоренностей - Посреднический процесс может достичь

⁴ Заявление страховщика о том, что никакие из его последующих высказываний или действий не должны рассматриваться ни как отказ от законного права, ни как подтверждение страхового полиса, и никаким иным образом не подвергнут риску его позицию в отношении сохранения его права на аннулирование страхового полиса и любого другого основания для защиты при подаче иска.

результатов, которых суду или арбитражу достичь попросту не дано. Одним из примеров является неденежное урегулирование, т.е. соглашения о сотрудничестве в будущем.

Выгоды и средства защиты, которые не могут быть предоставлены посредничеством

Посреднический процесс не может обеспечить всех средств защиты и выгод, которые могут быть получены при использовании других способов разрешения споров. Например:

Юрисдикция - Начало посреднического разбирательства не означает начала судебного процесса. В сложном споре, который может потребовать разбирательства в одной из нескольких юрисдикций, целесообразно сначала предпринять необходимые шаги для обеспечения благоприятной юрисдикции, а затем задействовать посредничество.

Исковая давность - Начало посреднического разбирательства не прерывает течение сроков исковой давности. Стороны могут начать судебное разбирательство, и, как только их позиции надлежащим образом защищены, задействовать услуги посредника.

Обеспечительные меры - Посредник не имеет права принять обеспечительные меры (либо их аналог в юрисдикциях за пределами Англии и Уэльса) с целью защиты прав или собственности. Однако

одна из сторон может сделать заявление в суд о принятии таких обеспечительных мер. Затем стороны могут приступить к посреднической процедуре, не опасаясь, что это нанесет ущерб их позициям.

Публичность - Если одна из сторон желает публичной огласки – к примеру, вынесения решения по предмету спора в открытом суде, – то такого эффекта посредническое разбирательство обеспечить не сможет. В то же время, стороны конфликта должны определиться в том, действительно ли публичная огласка соответствует их интересам и нуждам, или же стоит задуматься о других способах защиты своей деловой репутации и связей.

Прецедент – Посредником не может быть вынесено решение судебного характера, будь оно в рамках короткой или полной процедуры. Если целью одной из сторон является создание судебного прецедента, то посредническое разбирательство не сможет помочь ей в достижении этой цели. Исходя из опыта автора данного бюллетеня, многие спорные ситуации могут на определенной стадии стать делом принципа. Так, одна из сторон может быть убеждена, что ее требования будут полностью удовлетворены только созданием одной из форм прецедента. Однако принятие решения о существовании исключительной потребности в таком исходе всегда должно быть хорошо взвешенным и продуманным.

Содержание настоящего бюллетеня не имеет целью предоставление юридической консультации по индивидуальным делам. Основным рабочим языком Hill Taylor Dickinson является английский язык. Данный перевод имеет исключительно ознакомительную направленность. Если вы хотели бы обсудить вопросы, затронутые в бюллетене, либо получить дополнительную информацию по вопросу о посредническом участии в урегулировании споров, пожалуйста, воспользуйтесь следующей контактной информацией:

Мы выражаем благодарность Сергею Хасину и Катерине Овчаренко (Guelder Rose Consultants, Одесса, Украина), а также Алексею Курину (Соколов, Маслов и Партнеры, Москва, Россия) за помощь в переводе этого бюллетеня.

Rhys Clift

+44 (0)20 7280 9199

rhys.clift@hilledickinson.com

Stephen Cropper

+44 (0)20 7280 9109

stephen.cropper@hilledickinson.com