

На правах рукописи
УДК 347.91(575.1)

Масадилов Шерзодбек Махмудович

**СУЩНОСТЬ МЕДИАЦИИ И ПРОБЛЕМЫ ЕЕ ПРАВОВОГО
РЕГУЛИРОВАНИЯ В РЕСПУБЛИКЕ УЗБЕКИСТАН**

12.00.03 – Гражданское право; семейное право; гражданский процесс;
международное частное право

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Ташкент – 2008

*Аслига тўғри
Ш. З. З. З. З.*



Работа выполнена на кафедре «Международное частное право»
Ташкентского государственного юридического института
Министерства юстиции Республики Узбекистан

Научный руководитель: доктор юридических наук, профессор
Гульмон Сайидилла Саидхаронович

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор
Окилов Омонбой
кандидат юридических наук, доцент
Алимов Мурат Каримович

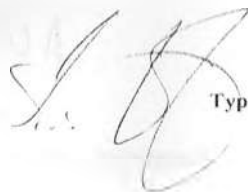
Ведущая организация: Республиканский центр повышения
квалификации юристов Министерства
юстиции Республики Узбекистан

Защита состоится «26» ноября 2008г. в 10.00 часов на заседании специализированного совета Д 016.15.02 по защите диссертаций на соискание ученой степени доктора (кандидата) наук в Ташкентском государственном юридическом институте Министерства юстиции Республики Узбекистан по адресу: 100047, г. Ташкент, ул. Сайилгох, 35.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Ташкентского государственного юридического института Министерства юстиции Республики Узбекистан (100047, г. Ташкент, ул. Сайилгох, 35).

Автореферат разослан «24» октября 2008 г.

Ученый секретарь
специализированного совета,
кандидат юридических наук



Турбеков Тимур Мирзалиевич

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ДИССЕРТАЦИИ

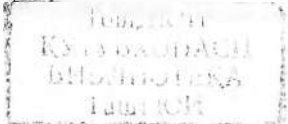
Актуальность работы. Республика Узбекистан идет по пути строительства демократического правового государства и гражданского общества основанного на рыночной экономике. Идет интенсивная интеграция нашей экономики в мировое хозяйство. Внедрение и использование рыночных механизмов требует также создания необходимых правовых основ, новых институтов, регулирующих рыночные отношения. Вместе с тем, возникновение споров между субъектами рыночных отношений неизбежно. Конечно, для разрешения своего спора они могут избрать традиционный путь, обратиться в суд. Альтернативно они могут урегулировать свой спор, не доводя его до суда путем обращения к примирительной процедуре – медиации, которая на сегодняшний день является одной из прогрессивных способов альтернативного разрешения споров (АРС), используемая в правовых системах зарубежных стран с рыночной экономикой.

Применение медиации в правовой системе Республики Узбекистан для разрешения гражданско-правовых споров позволит экономить время и сократить судебные расходы спорящих сторон – граждан, субъектов предпринимательства. Они получают возможность быстро и дешево, в удобном им месте и время разрешить возникший между ними спор на взаимовыгодных условиях конфиденциально, не доводя его до суда. При этом велика вероятность, что деловые отношения между сторонами сохранятся. Сторонам не обязательно привлекать адвокатов, платить государственную пошлину и покрывать расходы, связанные с судебным разбирательством. Таким образом, у граждан и предпринимательства появляется возможность быстро разрешить возникший спор и продолжить свою основную деятельность.

В целом использование медиации обеспечит гражданам и предпринимательству широкий доступ к правосудию. Как отмечал Президент Республики Узбекистан И. А. Каримов, обеспечению доступа к правосудию способствовало бы дальнейшее упрощение предварительных процедур принятия исковых заявлений или жалоб граждан, порядка их рассмотрения¹. Внедрение и использование медиации в отечественной правовой системе приведет к такому упрощению предварительных процедур рассмотрения споров. Вместе с тем использование медиации ведет к снятию определенной нагрузки с судов.

Применение медиации совпадает и с задачами, указанными в Концепции по реализации приоритетных направлений реформ в сфере реформирования и дальнейшей либерализации судебной правовой системы. Согласно пункту 4 данной Концепции, ставится задача пересмотра отношения к предпринимательству, бизнесу и частному сектору путем усиления защиты их интересов, недопущения ущемления их прав, создания

¹ Каримов И.А. Избранный нами путь – это путь демократического развития и сотрудничества с прогрессивным миром. – Т. 11. – Ташкент: Узбекистон, 2003. – С. 27-28.



3
АРС

для них благоприятного правового поля, системы льгот и гарантий². В этой перспективе медиацию можно рассматривать как действенный элемент правового поля, льготу для предпринимательства в урегулировании некоторых категорий споров в упрощенном порядке.

Примирительные процедуры, имеющие сходства с медиацией применяются на практике махаллинскими комитетами при разрешении разных споров, возникающих между членами махалли (спору между соседями, семейные споры). Как справедливо отметил Президент Республики Узбекистан И. А. Каримов, в нашем народе сильны такие качества, как честь и достоинство, стыдливость и совестливость. А это часто является причиной того, что для улаживания семейных проблем люди не обращаются в суды. Решение бытовых проблем в рамках махалли с помощью мудрых аксакалов, активистов без излишней официальности - это древний обычай наших предков³.

Медиацию можно рассматривать как элемент гражданского общества. В гражданском обществе часть функций государственных органов делегируется к негосударственным и общественным институтам, по принципу "от сильного государства - к сильному обществу". В связи с этим, идея разрешения обществом своих конфликтов своими же возможностями без обращения к государственной системе правосудия является логичным и целесообразным с учетом развития в Республике Узбекистан гражданского общества. В этом контексте медиация служит как бы социальной разгрузкой.

Использование гражданами примирительных процедур подобных медиации свидетельствует о наличии зрелого общества с высокой правовой культурой его членов. Вместе с тем медиация сама вносит вклад в повышение правосознания и делового этикета каждого гражданина. Она учит как себя вести при конфликтных ситуациях, как урегулировать спор между собой путем ведения переговоров, как достичь взаимоприемлемого решения к возникшему спору и вообще как предотвратить возникновение споров в будущем. Таким образом, медиация выполняет образовательную функцию в обществе.

Медиация на сегодняшний день широко применяется при разрешении международных коммерческих споров. В этой области на международном уровне идет унификация норм, регулирующих использование примирительных процедур. Свидетельством этому служит Типовой закон Комиссии ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) о международной коммерческой согласительной процедуре, принятый

² Концепция по реализации приоритетных направлений реформ в сфере реформирования и дальнейшей либерализации судебно-правовой системы. Приложение № 3 к Постановлению Президента РУз № ГП-24 от 10.03.2005 г. "О программе по реализации целей и задач демократизации и обновления общества, реформирования и модернизации страны" // Собрание законодательства Республики Узбекистан, 2005 г., N 10-11, ст. 71.

³ Каримов И.А. Мирная жизнь и безопасность страны зависят от единства и твердой воли нашего народа. - Т. 12 - Ташкент: Узбекистан, 2004. - С. 93

Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН (№ А/57/562 от 2002 г.)⁴. Международный бизнес все чаще прибегает к медиации как к эффективному способу урегулирования своих споров.

Вышеизложенные обстоятельства определяют актуальность темы диссертационной работы, а также необходимость полного и всестороннего исследования сущности медиации, ее законодательного урегулирования в Республике Узбекистан.

Степень изученности проблемы. Медиация является новым институтом для отечественной юриспруденции. За рубежом накоплен широкий круг литературы, посвященный разным аспектам медиации. Среди них исследования таких авторов как: Alexander N. (2006), Kovach K. (2006), Boulle L. и Nestic M. (2001), Roebuck D. (2002), Fisher R., Ury W. и Patton B. (1999), Cartoll E. и Mackie K. (2000), Bush R. и Folger J. (2004), Deason E. (2004), Gräfin von Schlieffen K. и Wegmann B. (2005), Eidenmüller H. (2005), Senger J. (2004), Walz R. (2005), Riskin, L. L. (1994), Hornle J. (2004), Katsh E., Rifkin J. и Gaitenby A. (2000), Tyler C. (2004), Alvaro J. (2003), Mistelis L. (2006), Raoul-Duval P. и Munoz A. (2004), Macfarlane D. (2006), Matti C., Prokop-Zischka A. и Ferz S. (2006), Gottwald W. и Trenzcek T. (2006), Faulkner R., Spurin C. и Thomas G. (2006), Menkel-Meadow C. (2001), Burns R. (2001), Dannin E. (1999), Funken K. (2000), Lukito R. (2006), Nabatchi T., Moon Y. и Bingham L. (2005) и мн. др.⁵

Исследования Д. Роебака демонстрируют существование и применение медиации в древней Греции. Тщательное изучение им произведений таких авторов как Гомер, Геродот, Гесиод, Платон, Аристотель, Демосфен в поисках зачатков медиации заслуживает специального внимания⁶.

Работы Н. Александр посвящены теории и практике медиации, а также глобальным тенденциям развития данного института в мире⁷, сравнительному анализу применения медиации в странах с общим правом и континентальной правовой системой⁸.

В книге Боула Л. и Незика М. исследованы принципы, процесс и практика применения медиации. Она является всесторонним и практическим руководством по медиации в Великобритании, в которой рассмотрены теоретические вопросы и практические аспекты медиации в системе альтернативного разрешения споров⁹.

⁴ Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международной коммерческой согласительной процедуре и Руководство по принятию и применению 2002 г. ООН, Нью-Йорк, 2004 г.

⁵ См. список использованных источников и литературы в диссертации.

⁶ Roebuck D. 'Best to Reconcile': Mediation and Arbitration in the Ancient Greek World' *Arbitration* (2002) 66. – pp. 275-87.

⁷ Alexander N. (ed.), *Global Trends in Mediation*. – Netherlands: Kluwer Law International, 2006 – 480 p.

⁸ Alexander N. 'What's Law Got to do with it? Mapping Modern Mediation Movements in Civil and Common Law Jurisdictions' (2001) 13' *Bond Law Review* <www.bond.edu.au/study-arcsas/law/publications/BLR/vol13-2/index_vol13_2.html>

⁹ Boulle L. and Nestic M. *Mediation: Principles, Process, Practice*. – London: Butterworths, 2001 – 637 p.

Исследования Рискина Л.¹⁰, Буша Р. и Фолгера Ж.¹¹ посвящены моделям медиации. Они различают между оценочной (evaluative), содействующей (facilitative) и преобразовательной (transformative) моделями медиации.

Э. Дисон исследует значение и роль принципа конфиденциальности в эффективном функционировании процедуры медиации¹².

Карол Е. и Мэки К. рассматривают применение медиации при разрешении международных коммерческих споров¹³.

Работы немецких авторов Греффин фон Шлиффена К. и Вегманна Б. посвящены вопросам применения медиации в нотариальной практике Германии¹⁴.

Большой интерес представляет исследования Лукито Р. по вопросам применения медиации в мусульманском семейном праве¹⁵.

Исследования Кэтш Е., Рифкин Ж. и Гейтенби А.¹⁶, Хорнл Ж.¹⁷, Тайлер К.¹⁸ посвящены анализу и перспективам применения медиации при разрешении споров через Интернет, так называемому онлайн разрешению споров (с англ. Online Dispute Resolution – «ODR»).

Исследования в области альтернативного разрешения споров ведутся также в СНГ. К ним можно отнести работы российских авторов как Носырева Е.И., Леннуар Н.Н., Шамликашвили Ц. А., Кузбагаров А.Н., Давиденко Д.Л., Лазарев С.В. и казахстанского Пен С.Г. и другие.

Так, в докторской диссертации Носыревой Е.И. рассмотрено альтернативное разрешение гражданско-правовых споров в США и перспективы развития институтов АРС в Российской Федерации¹⁹.

Работа Шамликашвили Ц. А. посвящена непосредственно медиации как методу внесудебного разрешения споров²⁰.

¹⁰ Riskin, L. L. (1996). Understanding Mediator Orientations, Strategies and Techniques: A Grid for the Perplexed. *Harvard Negotiation Law Review*, 1: 7-51.

¹¹ Bush R., Folger J. *The Promise of Mediation: The Transformative Approach to Conflict*. – San Francisco: Jossey-Bass. – 2004. – 304 p.

¹² Deason E. "The Quest for Uniformity in Mediation Confidentiality: Foolish Consistency or Crucial Predictability?" *Illinois Public Law and Legal Theory Research Papers*. Nov. 2001. <<http://papers.ssrn.com/abstract=289402>>

¹³ Carroll E. and Mackie K. *International Mediation – the Art of Business Diplomacy*. – Netherlands. Kluwer Law International. – 2000. – 191 p.

¹⁴ Медиация в нотариальной практике (Альтернативные способы разрешения конфликтов)/ Петер Фар [и др.], отв. редакторы и, [пер. с нем. С. Грушников] – М.: Волтерс Клувер, 2005. - 388 с.

¹⁵ Lukito K. "Religious ADR: Mediation in Islamic Family Law Tradition" *Al-Jami'ah*, Vol. 44, No. 2. – 2006. – pp. 325-346.

¹⁶ Katsh E., Rifkin J. and Gattenby A. "E-Commerce, E-Disputes, and E-Dispute Resolution: In the Shadow of "eBay Law" *Ohio State Journal on Dispute Resolution*. Vol. 15:3. – 2000. – pp. 705-734.

¹⁷ Hornle J. "Disputes Solved in Cyberspace and the Rule of Law" *Journal of Information, Law & Technology*. <<http://www2.warwick.ac.uk/fac/soc/law/eltj/jitl/>>

¹⁸ Tyler C. "115 and Counting: The State of ODR 2004", in: PROCEEDINGS OF THE THIRD ANNUAL FORUM ON ONLINE DISPUTE RESOLUTION. (2004). <<http://www.odr.info/unforum2004/ConleyTyler.htm>>.

¹⁹ Носырева Е. Альтернативное разрешение гражданско-правовых споров в США. Автореф. дис... докт. юрид. наук – Воронеж, 2001

²⁰ Шамликашвили Ц. Медиация как метод внесудебного разрешения споров. – М.: «Межрегиональный центр управленческого и политического консультирования», 2006. – 86 с.

Заслуживает внимания работа Леннуара Н.Н. посвященная переговорам и медиации как альтернативным методам разрешения споров ²¹.

Пен С.Г. рассматривает применение медиации в уголовном судопроизводстве Республики Казахстан ²².

В работах Кузбагарова А.Н. ²³, Давыденко Д. Л. ²⁴, Лазарева С.В. ²⁵ также содержатся ссылки на медиацию в свете рассмотрения примирительных процедур и правовой природы мирового соглашения.

Вопросам разрешения споров в судебном порядке посвящены работы отечественных процессуалистов как Шорахметов Ш.Ш. ²⁶, Эгамбердиев Э. ²⁷, Мамасиддинов М.М. ²⁸, Эсанова З.Н. ²⁹, Хабибуллаев Д.Ю. ³⁰. А также ведутся исследования в области разрешения споров в порядке третейского разбирательства ³¹.

Однако анализ правовой литературы показывает, что до настоящего времени комплексного исследования института медиации в разрешении споров гражданско-правового характера в рамках диссертационного исследования не проводилось. Многие актуальные вопросы, связанные с темой исследования, остаются не рассмотренными.

Связь диссертационной работы с тематическими планами НИР. Тема диссертационной работы включена в тематические планы научно-исследовательских работ Ташкентского Государственного юридического института Министерства юстиции Республики Узбекистан и утверждена на Ученом совете ТГЮИ 29 сентября 2005 г., протокол № 1.

Цель исследования заключается во всестороннем анализе сущности и содержания института медиации, в изучении его роли и места в системе альтернативных методов разрешения споров, а также разработке приемлемой законодательной формы ее регулирования.

Для достижения обозначенной цели определены следующие задачи исследования:

- исследование происхождения института медиации;
- установление правовой сущности института медиации;

²¹ Леннуар Н.Н. Альтернативное разрешение споров: переговоры и медиация: Учеб.-метод. пособие. – СПб. Изд-во Санкт-Петербургского института права имени Принца П.Г. Ольденбургского, 2004. – 100 с.

²² Пен С. Медиация в уголовном судопроизводстве: Автореф. дис... канд. юрид. наук – Караганда, 2006.

²³ Кузбагаров А.Н. Примирение сторон по конфликтам частногоправового характера: Автореф. дис... докт. юрид. наук – Санкт-Петербург, 2006.

²⁴ Давыденко Д.Л. Мирное соглашение как средство внесудебного урегулирования частныхправовых споров: Автореф. дис... канд. юрид. наук – М., 2004.

²⁵ Лазарев С.В. Мирное соглашение в гражданском судопроизводстве. Автореф. дис... канд. юрид. наук – Екатеринбург, 2006.

²⁶ Шорахметов Ш.Ш. Узбекистон Республикасининг фуқаролик процессуал ҳуқуқи. – Тошкент: Авлоат, 2001. – 512 б.

²⁷ Эгамбердиев Э. Ҳуқуқ ҳимояси сифатида давло – Тошкент: Мирзо Улугбек ном. УМУ, 2007. – 195 б.

²⁸ Мамасиддинов М.М. Мехнатга оид ҳуқуқий муносабатлардан келиб чиққан низоли ишлари судда қуршининг процессуал ҳусусиятлари. – Тошкент: ТДЮИ, 2005. – 217 б.

²⁹ Эсанова З.Н. Оталикни белгилаш тўғрисидаги ишлари судда қуршининг процессуал ҳусусиятлари. – Тошкент: ТДЮИ, 2005. – 222 б.

³⁰ Хабибуллаев Д.Ю. Фуқаролик процессуал ҳуқуқининг тамойиллари ва уларни суд амалиётида таъбиқ этиш муаммолари: Автореф. дис... канд. юрид. наук – Ташкент, 2007.

³¹ Третейские суды в Узбекистане: анализ и тенденции развития. Научно-практическое пособие. / Отв. ред. Асиянов Ш.М. – Ташкент: Шарк, 2004. – 608 с.

- анализ основополагающих принципов медиации, как нейтральность, добровольность и конфиденциальность;
- исследование соотношения медиации и других форм альтернативного разрешения споров;
- анализ примирительных процедур схожих с медиацией, используемых в Узбекистане;
- анализ законодательства зарубежных стран, международно-правовых актов регулирующих медиацию;
- анализ и обобщение судебной практики зарубежных стран по данной проблеме;
- изучение практики использования медиации при разрешении международных коммерческих споров;
- исследование применения медиации при разрешении споров через Интернет;
- анализ и обобщение зарубежного опыта с целью разработки практической модели реализации процедуры медиации с учетом специфики социальных и правовых особенностей Республики Узбекистан;
- выработка предложений по формированию правовых основ медиации в Республике Узбекистан.

Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие при урегулировании гражданско-правовых споров посредством медиации.

Предметом исследования являются нормы, регулирующие порядок применения медиации в зарубежном законодательстве и проблемы правового регулирования данного института в Республике Узбекистан.

Методологическую и теоретическую основу исследования составляют научные методы познания такие как диалектический, исторический, системный, формально-юридический, сравнительно-правовой в сочетании с комплексным подходом к анализу института медиации.

При подготовке настоящей работы фундаментальные труды и выступления Президента Республики Узбекистан И.А. Каримова были приняты за основу.

Теоретическую основу исследования составили труды таких ученых как Н. Александр, Боул Л., Незик М., Рискин Л., Буш Р., Фолгер Ж., Э. Дисон, Носырева Е.И., Кузбагаров А.Н., Рахманкулов Х. А., Зокиров И. Б., Шорахметов Ш.Ш., Окюлов О., Эгамбердиев Э., Гулямов С.С., Мамасиддиқов М.М., Эсанова З.Н. и др.

Нормативно-правовую основу проведенного исследования составляют Конституция Республики Узбекистан, нормы Гражданского, Гражданского процессуального и Хозяйственного процессуального кодексов, Законы «О третейских судах», «О договорно-правовой базе деятельности хозяйствующих субъектов» и другие соответствующие Законы, Указы и Постановления Президента Республики Узбекистан, Постановления Кабинета Министров Республики Узбекистан и иные нормативно-правовые акты.

Исследование осуществлялось на основе анализа действующего законодательства Республики Узбекистан и сравнения его с законодательством развитых стран и международно-правовыми актами в частности с Типовым законом ЮНСИТРАЛ о международной коммерческой согласительной процедуре.

Положения, выносимые на защиту:

1. Медиация как средство разрешения конфликтов использовалась на протяжении развития человеческого общества. Данный институт обладает объективными предпосылками для применения его как эффективного способа в разрешении гражданско-правовых споров.

2. Проведя научный анализ сущности медиации, автор предлагает следующее определение понятия медиации: медиация – это способ урегулирования спора между сторонами с помощью беспристрастного медиатора, который содействует им в достижении взаимоприемлемого соглашения и не обладает правом на вынесение решения.

3. Медиация опирается на определенных основополагающих принципах, имеет внутреннюю структуру, что определяет ее особое место и значение в системе альтернативного разрешения споров. Хотя она является разновидностью АРС наряду с такими способами урегулирования споров как примирение и арбитраж (третейский суд), у нее существует ряд существенных отличий:

- сущность медиации состоит в урегулировании спора сторонами с помощью нейтральной третьей стороны – посредника, который содействует им в достижении взаимоприемлемого соглашения и не обладает правом на вынесение решения по данному спору.

- в третейском разбирательстве судья выносит решение по спору, которое является обязательным для сторон. А в процедуре примирения третья сторона содействует урегулированию спора вплоть до консультирования сторон относительно содержания спора. Тогда как в медиации посредник не выполняет такие функции, т.е. не дает советов ни одной из сторон.

- в процедуре медиации посредник только содействует урегулированию спора, определяя контуры, которые направлены на достижение взаимоприемлемого соглашения сторонами. Это означает, что стороны сами находят пути разрешения спора, являются соавторами достигнутых соглашений. Посредник служит как бы проводником, который приводит спорящих сторон к пункту назначения – «соглашение».

4. Анализ зарубежной практики применения медиации демонстрирует, что она является эффективным альтернативным способом урегулирования споров, возникающих из различных общественных отношений, развита институционально и поддерживается судебной системой.

5. В ходе исследования выявлено, что медиация является эффективным средством разрешения международных коммерческих споров. В связи с этим применение медиации в отечественной правовой системе будет приветствоваться иностранными инвесторами, а также способствовать

улучшению благоприятного инвестиционного климата в Республике Узбекистан.

6. Обосновывается приемлемость использования медиации при разрешении споров через Интернет. В этой сфере она открывает большие перспективы для граждан и предпринимателей в урегулировании споров, возникающих между ними, например, в связи с электронной коммерцией. В Республике Узбекистан существует информационно-технологическая и правовая база для осуществления такой деятельности.

7. Принцип диспозитивности, существующий в гражданском и гражданско-процессуальном законодательстве Республики Узбекистан позволяет участникам гражданского оборота урегулировать возникший спор в приемлемой для них форме. К этой форме можно отнести заключение сторонами мирового соглашения. Медиация создаст правовой механизм, посредством которого стороны могут эффективно урегулировать спор и достичь мирового соглашения. В этом плане медиацию можно рассматривать как самостоятельный правовой институт.

8. Автор обосновывает эффективность и приемлемость применения медиации для разрешения гражданско-правовых споров. Внедрение данного института в правовую систему Республики Узбекистан позволит гражданам и предпринимательству в упрощенном порядке разрешить возникший спор без обращения к судебной системе, что также приведет к сокращению определенной нагрузки в судах.

Научная новизна исследования предопределена отсутствием в отечественной юриспруденции каких-либо специальных исследований, посвященных изучению медиации. Диссертация является первым в Республике Узбекистан комплексным, монографическим исследованием медиации как альтернативного способа разрешения гражданско-правовых споров.

В основе научной новизны исследования лежит следующее:

впервые формулируется понятие медиации на основе анализа сущности и природы данного института;

проводится анализ соотношения медиации с судебным разбирательством и другими формами альтернативного разрешения споров;

впервые системно анализируются проблемы правовой регламентации медиации, а также разрабатывается модель комплексного законодательного внедрения данного института в отечественную правовую систему.

Научная и практическая значимость результатов исследования. Положения и научные выводы диссертационного исследования могут быть использованы при совершенствовании гражданского, гражданско-процессуального и хозяйственно-процессуального законодательства, а также в образовательном процессе при преподавании учебных дисциплин «Гражданское процессуальное право», «Хозяйственное процессуальное право», «Международное частное право».

Вместе с тем, положения диссертации могут быть использованы в дальнейшем для разработки отечественной концепции альтернативного

разрешения споров. Материалы диссертационного исследования могут использоваться при разработке новых учебных курсов по юридической специальности, посвященных альтернативному разрешению споров.

Реализация результатов. Предложения по законодательной регламентации применения медиации, а также проект закона Республики Узбекистан «О примирительной процедуре с участием посредника (медиации)» представлены в Законодательную палату Олий Мажлиса Республики Узбекистан, Институт мониторинга действующего законодательства при Президенте Республики Узбекистан и используются в их деятельности.

Материалы исследования используются в учебном процессе ТГЮИ по дисциплинам как «Гражданское процессуальное право», «Хозяйственное процессуальное право», «Международное частное право».

Апробация работы. Диссертация обсуждена с положительной оценкой и рекомендована к защите на объединенном заседании кафедр «Международное частное право» и «Гражданское право» ТГЮИ (21.05.2008г.), научном семинаре Университета мировой экономики и дипломатии Министерства иностранных дел Республики Узбекистан (25.06.2008 г.), на проблемном совете ТГЮИ (07.07.2008 г.).

Полученные в ходе исследования результаты излагались автором на конференциях: «Ўзбекистонда кичик бизнес ривожининг ҳуқуқий муаммолари» (Ташкент, 2005); «IV конференция молодых специалистов, получивших образование за рубежом» (Ташкент, 2006) и др.

Автор был участником 8-Международной летней школы по альтернативному разрешению споров, организованная Университетом Гумбольдт (Германия) и юридической школой Университета Тюльейн (США) с получением сертификата медиатора (Берлин, 2006 г.).

Опубликованность результатов. Положения, выводы и предложения, содержащиеся в диссертации, отражены автором в 14 научных статьях и тезисах.

Структура и объем диссертации. Структура и содержание диссертации обусловлено целями и задачами исследования и состоит из введения, трех глав, включающих десять параграфов, заключения, списка использованных источников и литературы, а также приложения. Объем диссертации – 167 с. Список использованных источников и литературы включает более 200 наименований.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ ДИССЕРТАЦИИ

Во введении диссертации обосновывается актуальность темы исследования, определяются предмет, объект, цель и задачи исследования, раскрывается методологическая и теоретическая основы, характеризуется научная новизна, теоретическая и практическая значимость достигнутых результатов, формулируются основные положения, выносимые на защиту, приводятся сведения об апробации результатов исследования.

В первой главе – «Сущность медиации как прогрессивного метода разрешения гражданско-правовых споров» – рассмотрены возникновение и развитие института медиации, понятие, принципы и ее модели, этапы данной процедуры и роль медиатора, место медиации в системе альтернативных методов разрешения споров, ее особенности и преимущества.

Медиация как способ урегулирования споров между членами общества существует издавна. Есть сведения об использовании данного вида примирительной процедуры в древней Греции (Д.Роебак). Она эффективно применяется как средство мирного урегулирования конфликтов в международных отношениях и известна под названием «предложение добрых услуг».

Медиация в ее современной форме появилась и развивалась в США с 1960-х гг. а затем в Австралии и Англии, а в конце 1980-х – начале 1990-х гг. в странах с континентальной правовой системой – во Франции, Бельгии, Нидерландах, Германии, Австрии, Италии, Швейцарии.

Развитие и распространение медиации и других способов АРС в США связаны с конференцией Паунда (1976 г.) в которой участники обсудили в основном два вопроса: внесудебное разрешение споров и быстрые, дешевые процедуры для судопроизводства. На этой конференции профессор Фрэнк Сандер впервые озвучил концепцию много-дверного суда (multi-door courthouse) как одного из методов сокращения недовольства общества с судебной системой США.

В соответствии с данной концепцией суд предлагал бы спорящим сторонам разные подходы в разрешении их спора в отличие от формального судопроизводства. При судах специалисты по альтернативным способам разрешения споров оценивают спор и определяют оптимальный способ его разрешения. Эти способы могут включать раннюю нейтральную оценку, медиацию, арбитраж, мини-суд, упрощенный суд присяжных и др.

Существует множество определений и толкований медиации. Медиация от англ. «mediation» переводится как посредничество. Данный термин происходит от латинского прилагательного *medius* – занимать середину между двумя точками зрения либо сторонами, предлагать средний путь, держаться нейтрально, беспристрастно.

Диссертант после анализа научной литературы и зарубежного законодательства формулирует собственное определение понятия медиации следующим образом: медиация – это способ урегулирования спора между сторонами с помощью беспристрастного медиатора, который содействует им в достижении взаимоприемлемого соглашения и не обладает правом на вынесение решения.

Основу медиации составляют следующие принципы: нейтральность, добровольность и конфиденциальность. Нейтральность, беспристрастность медиатора дает возможность сторонам раскрыться, почувствовать доверие к процессу и работать в атмосфере сотрудничества. От медиатора не требуется найти правого и виноватого. Он должен сохранять нейтральность и

беспристрастность в течение всего процесса медиации. Медиатор должен содействовать сторонам для достижения ими приемлемого разрешения спора.

Добровольность означает, помимо добровольного участия сторон в медиации, возможность выхода из процесса в любой момент до окончательного подписания соглашения, что все происходящее во время медиации делается только с их взаимного согласия. Медиатор не дает никаких юридических советов и не рекомендует условия соглашения. В медиации каждая сторона говорит за себя и принимает свое решение. Ответственность за принятое решение и его выполнение лежит на самих сторонах.

В отличие от судебных разбирательств, которые открыты для общественности, медиация является конфиденциальным процессом. Конфиденциальность выражается во взаимной договоренности и сторон и медиатора не разглашать происходившее во время процесса. Записи, сделанные во время процесса, уничтожаются после чего, медиатор не может выступать свидетелем в суде по данному делу.

В зависимости от того, в какой форме проводится медиация, ее относят той или иной модели (Л.Рискин, Р.Буш, Ж.Фолгер). До середины 1990-х гг. медиация в основном рассматривалась как однородный процесс и различия в медиационной практике оценивались как стилистическими вариациями. Однако, на сегодняшний день признано, что существуют три разных модели медиации: оценочная (evaluative), содействующая (facilitative), преобразовательная (transformative).

В оценочной медиации действия медиатора направлены на то, чтобы помочь сторонам осмыслить сильные и слабые стороны их дела посредством дачи оценки, предположений, а также направления.

В противоположность, в содействующей медиации медиатор старается прояснить и улучшить общение между сторонами и помочь им при поиске решения. В данной модели медиации медиатор не оценивает юридические обстоятельства спора, а в основном сосредотачивается на нуждах сторон и как эти нужды могут быть удовлетворены в соглашении, которое ориентировано на интересах.

В преобразовательной модели медиации медиаторы не ориентированы на разрешение проблемы и достижение соглашения. Преобразовательная медиация имеет место, когда происходит изменение в отношении того, как стороны относятся друг к другу и как понимают свою ситуацию. Целью преобразовательной медиации является создание возможностей для уполномочивания и признания – дать людям контроль над разрешением своих собственных конфликтов путем поощрения самоопределения и отзывчивости.

Для достижения эффективного результата при проведении процедуры медиации посредники придерживаются следующей последовательности: 1) введение; 2) вступительное слово сторон; 3) формулирование повестки дня;

4) разработка альтернативных решений; 5) оценка и выбор решений; 6) достижение соглашения.

В процессе медиации медиатор выполняет следующие функции: оценщик конфликта; активный слушатель; беспристрастный организатор процесса; генератор альтернативных предложений; испытатель реалистичности и выполнимости предложений; помощник в выработке сторонами окончательной договоренности; обучающий сторон процессу партнерских переговоров. При проведении медиации медиатор использует разные техники ведения переговоров, например мозговой штурм, рефрейминг и многие др.

Медиация занимает особое место в системе альтернативных методов разрешения споров. Медиация обладает рядом преимуществ по сравнению с другими видами альтернативного разрешения споров, которые делают ее приемлемой для многих сторон в споре. Медиация - это процедура разрешения спора, при котором стороны управляют и владеют как самим процессом, так и его результатом - соглашением, ничего не решается без согласия сторон.

Вторая глава – «Практика правового регулирования медиации в зарубежных странах и отдельные области ее применения» – посвящена рассмотрению применения и законодательного регулирования медиации в зарубежных странах, использования медиации для разрешения международных коммерческих споров, а также анализу способов разрешения споров через Интернет.

Медиация на сегодняшний день применяется во многих правовых системах зарубежных государств. В диссертации рассмотрены правовое регулирование и судебная практика по применению медиации в США, Англии и Уэльсе, во Франции, Германии, Австрии, а также рассмотрены тенденции развития данного института в СНГ.

В США медиация прошла через определенные этапы развития. Анализ практики правового регулирования медиации в США был осложнен следующими факторами. У каждого штата сложилась собственная практика правового регулирования и применения медиации, отсутствует единый федеральный закон, регулирующий медиацию, ссылки по применению медиации содержатся в более 2500 законодательных актах штатов. Также, нет последовательности в судебной практике по рассмотрению дел, связанных с применением медиации. Например, у судов нет единой позиции в отношении «добросовестного участия» сторон в процедуре медиации. Однако, несмотря на эти обстоятельства, медиация успешно используется в правовой системе США, поддерживается судебной системой.

Ведется работа по единообразному регулированию и применению медиации на федеральном уровне. Например, типовой закон под названием «Единый медиационный закон» от 2001 г.¹² Законодательными органами штатов и Конгрессом были приняты законы, позволяющие судам

¹² Uniform Mediation Act.

предписывать направления к разным процессам альтернативного разрешения споров. Среди них Акт о реформировании гражданского правосудия от 1990 г.³³ и Акт об альтернативном разрешении споров от 1998 г.³⁴

В Англии и Уэльсе развитие и распространение медиации связано с реформой гражданского правосудия (1990 гг.), инициированная Отчетом Лорда Вулфа (1996г.) под названием «Доступ к правосудию». Принятые в 1998 г. Гражданские процессуальные правила (ГПП) создали правовую основу для применения медиации судами. В соответствии с ГПП на суды возложена обязанность активно управлять делами, поощряя сторон сотрудничать и использовать альтернативное разрешение споров (п. 1.4(2)). Правила предоставляют возможность сторонам в ранних стадиях процесса потребовать приостановления производства по делу, чтобы попытаться АРС (п. 26.4(1)). В целях поощрения использования АРС суды на основании положений ГПП (п.44.3(5)) относят судебные расходы даже на выигравшую сторону судебного разбирательства в тех случаях, когда она необоснованно отказывается от предложения другой стороны о проведении процедуры АРС до или во время судебного разбирательства.

Медиация развивается и распространяется и на европейском уровне. Во Франции юридической основой для медиации по гражданским делам, включая коммерческие и трудовые, является Закон № 95-125 от 8 февраля 1995 г.³⁵, статья 21 которого гласит, что «судья может, после получения согласия сторон, назначить третье лицо для проведения: ... (2) медиации на любой стадии процесса для достижения соглашения между сторонами». Медиация была введена с середины 1980-х годов и закрепились как институционально, так и профессионально. Медиация по семейным делам составляет значительную часть медиации во Франции. Медиация применяется при расторжении брака, установлении опеки и разделе имущества.

Парламент Германии принял ряд законов, которые создали юридические рамки для установления добровольного и судебно-предписанного АРС. Введенный в действие с 1 января 2000 г. п. 15а Вводного закона к гражданскому процессуальному кодексу³⁶ позволяет всем землям Германии вводить судебно предписанное АРС в отношении определенных категорий гражданских дел. Вступившие в силу с 1 января 2002 г. поправки к п. 278 V 2 Гражданского процессуального кодекса³⁷ позволяют направление сторон судами к АРС с их согласия. Данная норма создает юридическую основу для проведения добровольной медиации. Несмотря на законодательные ссылки по применению медиации, в Германии пока не имеется специального закона о медиации. Нормы, регулирующие

³³ Civil Justice Reform Act.

³⁴ Alternative Dispute Resolution Act.

³⁵ <<http://www.legifrance.gouv.fr>>

³⁶ Einführungsgesetz zur Zivilprozessordnung (EGZPO).

³⁷ Zivilprozessordnung (ZPO).

использование медиации существуют в уголовном праве, в семейном законодательстве и в законе о несостоятельности.

Австрия одна из первых европейских стран принявшая специальный закон о медиации, которое не только признает медиацию как профессию, но и содержит детальные критерии по подготовке и квалификации медиаторов по гражданским делам³⁸. Медиация приобретает значительную роль при разрешении семейных, коммерческих, экологических споров, а также в уголовном праве (медиация «потерпевший-правонарушитель»).

В восточных странах, в частности Китае³⁹ и Японии⁴⁰ также существует своеобразная модель медиации, которая используется для разрешения различных общественных конфликтов на протяжении многих лет.

Ведутся определенные работы по развитию медиации в СНГ, особенно в Российской Федерации, Украине и Казахстане. Проводятся научные исследования, конференции, семинары-тренинги, существуют специальные сайты⁴¹, посвященные АРС, создаются центры по альтернативному разрешению споров на общественных началах, при промышленно-торговых палатах.

Медиация нашла свое применение при разрешении споров в области внешнеэкономической деятельности. Увеличиваются случаи обращения спорящих сторон к медиации как самому приемлемому способу разрешения международных коммерческих споров. Например, Центром по эффективному разрешению споров (ЦЭРС, Англия)⁴² в 1998 году было рассмотрено 38 международных споров, в которых сумма спора составляла от 48 тыс. до 1 миллиарда долларов США, из них 85% дел были разрешены, а средняя продолжительность процесса составляла 1,6 дней⁴³.

На сегодняшний день многие суды и центры, которые рассматривают международные споры в порядке арбитражного производства, приняли на вооружение медиацию. У них существуют свои правила проведения процедуры медиации. Тем, кто обращается к ним, они в первую очередь предлагают проведение медиации и в случае неуспеха данной процедуры спор автоматически рассматривается в порядке арбитражного производства. К таким центрам можно отнести Международную торговую палату⁴⁴, Лондонский суд международного арбитража⁴⁵, Центр арбитража и медиации

³⁸ Закон о медиации по гражданским делам (2003 г.) *Zivilrechts-Mediations-Gesetz 2003*, ZivMediatG, BGBl I 29/2003.

³⁹ Hobby K Y Wong 'Traditional Chinese Philosophy and Dispute Resolution' *Hong Kong Law Journal* (2000) Vol. 30, pp. 304-324. Xue Hong 'Online Dispute Resolution for E-commerce in China: Present Practices and Future Developments' *Hong Kong Law Journal* (2004) Vol. 34, pp. 377-399.

⁴⁰ Funken K 'Court-connected Mediation in Japan and Germany' *German Law Journal* Vol. 3 No. 2 - 01 February 2002. <<http://www.germanlawjournal.com/print.php?id=130>>. Callister R. and Wall J. 'Japanese Community and Organizational Mediation' *Journal of Conflict Resolution*, (1997) Vol. 41, No. 2, pp. 311-328.

⁴¹ Украина: <<http://mediation.org.ua/>>.

⁴² Centre for Effective Dispute Resolution (CEDR). <<http://www.cedr.co.uk/>>

⁴³ Carroll E. and Mackie K. *International Mediation - the Art of Business Diplomacy* Kluwer Law International (2000) p. 91.

⁴⁴ International Chamber of Commerce (ICC), <<http://www.iccwbo.org/court/adr/>>.

⁴⁵ London Court of International Arbitration (LCIA), <www.lcia-arbitration.com/>

Всемирной организации интеллектуальной собственности⁴⁶, Международный центр по разрешению инвестиционных споров⁴⁷, Американскую арбитражную ассоциацию⁴⁸.

Быстрый рост электронной коммерции привел к увеличению числа взаимодействий на расстоянии. Следовательно, споры возникают между сторонами, расположенными далеко друг от друга. Преимуществом разрешения споров в режиме онлайн является то, что оно позволяет разрешать споры на дистанции без физического присутствия сторон. Онлайн разрешение споров (ОРС)⁴⁹ – это разрешение споров с использованием информационных технологий на расстоянии, обычно через Интернет.⁵⁰ Термин онлайн означает связь через электронные средства, в частности Интернет. ОРС можно осуществлять через e-mail, онлайн-платформы, онлайн-чаты, видеоконференцию. По проведенным исследованиям Международного центра по разрешению конфликтов Университета Мельбурн в июле 2004 года насчитывалось 115 провайдеров ОРС, которые разрешили более 1,5 млн. споров⁵¹. Самой распространенной формой ОРС для этих провайдеров были медиация и арбитраж.

В Республике Узбекистан существуют достаточные информационно-технологические возможности для применения медиации при разрешении споров через Интернет. Это подкрепляется и законодательными актами, регулирующих данную область.

В третьей главе – «Проблемы правового регулирования медиации в Республике Узбекистан» – рассмотрены перспективы применения медиации в отечественной правовой системе, а также проблемы формирования правовых основ применения медиации в Республике Узбекистан.

Медиация в той или иной форме издавна применялась при разрешении конфликтов и на территории Узбекистана. Например, обращение конфликтующих сторон за советом к старейшинам (аксакалам). В Узбекистане примирительные процедуры схожие с медиацией на сегодняшний день используется при разрешении различных споров. Деятельность махаллинских комитетов по примирению конфликтующих сторон (ссоры между соседями, семейные споры) также можно рассматривать как проявление медиации.

Учитывая тенденции развития и применения института медиации в зарубежных странах, автор обосновывает целесообразность введения медиации в правовую систему Узбекистана при разрешении гражданских, семейных, трудовых, и хозяйственных споров. В диссертации дается анализ соотношения мирового соглашения, претензионного порядка с медиацией,

⁴⁶ WIPO Arbitration and Mediation Center, < <http://www.wipo.int/amc/en/> >

⁴⁷ International Centre for the Settlement of Investment Disputes (ICSID), <<http://icsid.worldbank.org/>>.

⁴⁸ The American Arbitration Association, <www.adr.org/>.

⁴⁹ С англійского – Online Dispute Resolution (ODR).

⁵⁰ Julia Horne 'Disputes Solved in Cyberspace and the Rule of Law' *Journal of Information, Law & Technology* <www.2.warwick.ac.uk/fac/soc/law/elj/jilt/>.

⁵¹ Conley Tyler, *115 and Counting: The State of ODR 2004*, in: PROCEEDINGS OF THE THIRD ANNUAL FORUM ON ONLINE DISPUTE RESOLUTION, <<http://www.odr.info/inforum2004/ConleyTyler.htm>>.

Тошкент
КУРДУМА
ВИБЛИОТЕКА
17
АР463

определяется место последнего в досудебном порядке разрешения гражданско-правовых споров.

Законодательство Республики Узбекистан предоставляет возможность сторонам использовать досудебные способы разрешения споров. В гражданском и хозяйственном судопроизводстве стороны могут завершить судебный процесс в любое время и на любой инстанции, заключив мировое соглашение. Для достижения же мирового соглашения стороны могут обратиться к медиации. Здесь медиация выступает как самостоятельный правовой институт, который создает правовой механизм для примирения сторон и достижения ими мирового соглашения.

По гражданским делам медиация может применяться при разрешении практически многих споров, возникающих из отношений в связи с осуществлением права собственности и других вещных прав, прав на результаты интеллектуальной деятельности, из договорных и внедоговорных обязательств, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения. В частности споры, вытекающие из договоров, все виды договора купли-продажи, из имущественного найма, подряда, перевозки, страхования, обязательств вследствие причинения вреда, интеллектуальной собственности, наследственного права, из гражданско-правовых отношений с иностранным элементом.

Медиация может применяться вне суда во всех инстанциях гражданского судопроизводства, за исключением дел, рассматриваемых судом в порядке особого производства, предусмотренных ст. 279 ГПК РУз.

Предметом медиации могут быть споры, возникающие из брачно-семейных отношений. Медиация может применяться при разрешении споров, вытекающих из брачного договора, из алиментных правоотношений по поводу содержания несовершеннолетних детей, при расторжении брака.

В соответствии с частью второй ст. 40 Семейного кодекса РУз, при расторжении брака в судебном порядке суд вправе, отложив разбирательство дела, назначить супругам срок в пределах до шести месяцев для примирения. В случае законодательного закрепления применения медиации в Республике Узбекистан к примирению супруги могут прийти путем проведения процедуры медиации.

В алиментных правоотношениях медиация может служить средством достижения соглашения об уплате алиментов между лицом, обязанным уплачивать алименты и их получателем. При этом, размер алиментов, устанавливаемый по соглашению об уплате алиментов на несовершеннолетних детей, не может быть ниже размера алиментов, которые они могли бы получить при взыскании алиментов в судебном порядке (ч. 2 ст. 133 СК РУз.).

Медиация может применяться при урегулировании споров, возникающих из трудовых правоотношений, в частности из трудового договора, а также при разрешении коллективных трудовых споров. Стороны в трудовом договоре могут предусмотреть применение медиации при разрешении своих споров до обращения в суд. Такая оговорка выгодна для

работника и работодателя. Возникший спор не получит публичной огласки, что может быть выгодным для работодателя, который дорожит своей деловой репутацией, а работник не будет тратить свое время и деньги проходя судебные инстанции. Есть основания полагать, что работник и работодатель обоюдно решив разногласия и достигнув мирового соглашения, продолжают свои трудовые отношения. Медиация именно призвана разрешать споры, стороны которого находятся в длительном взаимоотношении, а решения, достигнутые во время процедуры медиации с помощью медиатора, основаны на интересах сторон и ориентированы на будущее сотрудничество.

На первый взгляд, комиссии по трудовым спорам могли бы осуществлять функции медиатора. Согласно ст. 262 Трудового кодекса РУз. комиссии по трудовым спорам создаются на паритетных началах работодателем и профсоюзным комитетом или иным представительным органом работников. Члены комиссии от профсоюзного комитета либо иного представительного органа работников утверждаются постановлением (решением) соответствующего органа, а представители работодателя – его приказом. Однако существует некоторое несоответствие с процедурой медиации. Члены комиссии заранее утверждаются, что означает отсутствие права выбора у работника, а также и работодателя относительно кандидатуры членов комиссии. Это обстоятельство не отвечает требованиям процедуры медиации.

Что же касается споров, возникающих из жилищных правоотношений, то они разрешаются в судебном порядке в соответствии со ст. 140 Жилищного кодекса РУз. Стороны в жилищном споре могут завершить судебное разбирательство путем заключения мирового соглашения, предусмотренного гражданским процессуальным законодательством Республики Узбекистан. При этом для достижения мирового соглашения стороны могут использовать процедуру медиации.

Вместе с тем, следует отметить, что медиация не является универсальным способом урегулирования споров. Как было указано выше, она не может применяться при разрешении отдельных категорий гражданских дел. Таким образом, использование медиации не допустимо по вопросам, императивно урегулированным законодательством.

Для того, чтобы медиация заработала в Республике Узбекистан, кроме законодательной регламентации данной процедуры необходима поддержка со стороны судебной системы. Суды, рассматривающие гражданские и хозяйственные споры путем информирования сторон судебного процесса о существовании и преимуществах медиаций, а также поощряя их использовать эту процедуру могут распространить применение данной процедуры. Суды по гражданским делам уже осуществляют подобные действия в отношении мирового соглашения в ходе подготовки гражданских дел к судебному разбирательству. Согласно п. 3 части первой ст. 159 ГПК судья при подготовке дела к судебному разбирательству должен выяснить у сторон возможность заключения мирового соглашения. Кроме этого, в начале рассмотрения дела по существу судья выясняет у сторон намерение

окончить дело мировым соглашением (ст. 179 ГПК). Также, имеются Постановления Пленума Верховного суда Республики Узбекистан, в которых внимание судов обращается на использование мирового соглашения⁵², примирения⁵³ при рассмотрении гражданских дел.

В целях создания правовых основ для функционирования медиации в Республике Узбекистан диссертант на основе Типового закона ЮНСИТРАЛ о международной коммерческой согласительной процедуре и результатов сравнительного анализа законодательных актов зарубежных государств, регулирующих применение медиации, разрабатывает проект закона «О примирительной процедуре с участием посредника (медиации)». Данный закон существенно дополнит правовое регулирование внесудебных процедур и обеспечит граждан и субъектов предпринимательства упрощенным механизмом по разрешению некоторых категорий гражданских и хозяйственных дел.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В результате проведенного исследования можно сделать вывод, что медиация является самостоятельным правовым институтом, который создаст правовой механизм для примирения сторон по гражданско-правовым спорам и достижения ими мирового соглашения во внесудебном порядке.

В целях формирования правовых основ применения медиации в отечественной правовой системе предлагается принятие специального закона Республики Узбекистан «О примирительной процедуре с участием посредника (медиации)», проект которого был разработан диссертантом.

В ходе исследования были выработаны следующие основные положения данного законопроекта:

- данный закон применяется для урегулирования споров, возникающих из гражданских правоотношений, в том числе хозяйственные, трудовые и семейные споры;

- сфера применения закона ограничивается тем, что он не применяется в случаях оказания сторонам содействия в урегулировании спора судьей или третейским судьей в ходе судебного или третейского производства;

- учитывая социальные и правовые особенности Республики Узбекистан, наиболее приемлемой формой медиации является осуществление данной примирительной процедуры в добровольном порядке. Это также соответствует сущности и природе данного института;

- что касается вопроса относительно обязанности сторон участвовать в процедуре медиации, то так как была выбрана добровольная форма медиации, обязанности сторон будут ограничиваться тем, что одна из сторон

⁵² от 24.09.1999 г. № 18 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству и сроках их рассмотрения» (п. 9).

⁵³ от 11.09.1998 г. № 22 «О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» (п.14).

должна рассмотреть предложение другой стороны или посредника о проведении процедуры медиации в течение определенного срока и дать свой ответ. Кроме того, стороны могут договориться об участии в процедуре медиации добровольно на любом этапе их спора или они будут обязаны участвовать согласно существующим договоренностям сторон.

- вопросы требований, предъявляемых к посредникам в отношении их профессиональной подготовки, должны быть урегулированы на саморегулятивной основе, ограничиваясь включением в закон положений о том, что посредником может быть любое физическое лицо, обладающее полной дееспособностью и не имеющее судимости, что посредниками не могут быть государственные служащие.

- для надлежащего выполнения посредником своих функций и обязанностей ему необходима определенная защита или ограничение ответственности, т.е. иммунитет. Он может быть обеспечен двумя способами: законодательно или в договорном порядке.

- конфиденциальность информации, относящаяся к процедуре медиации должна получить надлежащее законодательное регулирование и защищаться. Данный вопрос имеет существенное значение для функционирования процедуры медиации на должном уровне.

- закон должен содержать положения о недопустимости использования доказательств, относящихся к процедуре медиации в других разбирательствах (судебных, третейских). Целью включения подобных положений является поощрение откровенных дискуссий и содержательных переговоров, чтобы стороны могли разглашать информацию и открыто выражать свои разногласия без боязни того, что эти дискуссии могут быть использованы против них самих позднее, а также они позволяют найти более гибкие и творческие решения к спору. Положения о недопустимости являются важной юридической защитой процедуры медиации.

- правовая природа соглашения достигнутого сторонами в результате успешной медиации характеризуется тем, что оно будет иметь силу договора, составляться в письменной форме. Есть основания полагать, что такое соглашение будет исполняться сторонами добровольно, так как они сами составляют его условия. В случае неисполнения соглашения стороны вправе обратиться в суд за защитой своих прав. В случае проведения процедуры медиации после возбуждения дела в суде (третейском суде) соглашение об урегулировании спора может быть утверждено судом (третейским судом) как мировое соглашение.

Таким образом, включение этих положений в вышеупомянутый законопроект и его принятие создаст необходимую правовую базу для правового регулирования медиации в Республике Узбекистан.

СПИСОК ОПУБЛИКОВАННЫХ РАБОТ

1. Масадиков Ш.М. Медиация как эффективный способ внесудебного разрешения споров для субъектов малого и среднего бизнеса//

- Ўзбекистонда кичик бизнес ривожининг ҳуқуқий муаммолари: Илмий-амалий конференция материаллари. – Тошкент: ТГЮИ, 2005. – С. 109-116.
2. Масадиков Ш.М. Практика использования медиации как альтернативной формы разрешения споров в зарубежных странах//Обзор законодательства Узбекистана. – Ташкент, 2005. – № 1-2. – С. 90-95.
 3. Масадиков Ш.М. Преимущества медиации как досудебного способа разрешения споров//Актуальные проблемы и тенденции развития гражданского законодательства: Материалы международной научно-практической конференции. – Ташкент: ТГЮИ, 2005. – С. 507-519.
 4. Масадиков Ш.М. Некоторые теоретические аспекты применения медиации//Вестник Высшего хозяйственного суда Республики Узбекистан. – Ташкент, 2006. – № 1. – С. 69-75.
 5. Масадиков Ш.М. Медиация – досудебный способ разрешения споров//Частное право: актуальные проблемы гражданского права/Кафедральные чтения молодых ученых. – Ташкент: ТГЮИ, 2006. – С. 22-27.
 6. Масадиков Ш.М. Перспективы применения медиации (посредничества) как досудебного способа разрешения споров в правовой системе Республики Узбекистан//IV конференция молодых специалистов, получивших образование за рубежом. – Ташкент: Фонд «Истеъдод», 2006. Т. XVI. – С. 142-152.
 7. Масадиков Ш.М. Сущность и способы разрешения споров в режиме онлайн//Обзор законодательства Узбекистана. – Ташкент, 2006. – № 4. – С. 71-73.
 8. Масадиков Ш.М. Медиация как способ альтернативного разрешения гражданско-правовых споров: опыт Франции //Тошкент давлат юридик институти Ахборотномаси. – Тошкент, 2007. – № 2. – С. 76-79.
 9. Масадиков Ш.М. Медиация в США//Актуальные проблемы частного права/Х.Р.Рахманкуловские чтения молодых ученых. – Ташкент: ТГЮИ, 2007. – С. 119-123.
 10. Масадиков Ш.М. Медиация по семейным делам во Франции//Оила қонунчилигини такомиллаштириш муаммолари: Материалы научно-практической конференции. – Ташкент: ТГЮИ, 2008. – С. 113-117.
 11. Масадиков Ш.М. Разрешение международных коммерческих споров посредством медиации//Гражданскому процессуальному кодексу Республики Узбекистан 10 лет: прошлое, настоящее и будущее: Материалы научно-практической конференции. – Ташкент: ТГЮИ, 2008. – С. 172-180.
 12. Масадиков Ш.М. Судебная практика по применению медиации в Великобритании//Тошкент давлат юридик институти Ахборотномаси. – Тошкент, 2008. – № 1. – С. 92-96.
 13. Масадиков Ш.М. Возникновение и развитие медиации//Наука и молодежь. – Ташкент, 2008. – № 3. – С. 83-86.

14. Масадиков Ш.М. Медиация как форма внесудебного разрешения гражданских дел в Австрии и Германии//10 лет Гражданскому кодексу Узбекистана: опыт и перспективы развития: Материалы международной научно-практической конференции. – Ташкент: ТГЮИ, 2008. – С. 351-359.

Юридик фаолар номзоди илмий даражасига талабгор Масадиков Шерзодбек Махмудовичнинг 12.00.03 - Фукаролик ҳуқуқи; оила ҳуқуқи; фукаролик жараёни; халқаро ҳусусий ҳуқуқ ихтисослиги бўйича “Медиациянинг моҳияти ва уни Ўзбекистон Республикасида ҳуқуқий тартибга солиш муаммолари” мавзусидаги диссертациясининг

РЕЗЮМЕСИ

Таянч (энг муҳим) сўзлар: медиация, медиатор, музокаралар, ярашув, арбитраж, низоларни муқобил ҳал этиш (НМХ), низоларни онлайн режимда ҳал этиш (НОХ), яраштирув таомили.

Тадқиқот объектлари: фукаролик-ҳуқуқий низоларни медиация орқали ҳал этиш билан боғлиқ ижтимоий муносабатлардир.

Ишнинг мақсади: медиациянинг моҳияти ва мазмунини атрофлича таҳлил қилиш, унинг низоларни муқобил ҳал этиш тизимида тутган ўрни ва аҳамиятини ўрганиш, шунингдек уни Ўзбекистон Республикасида ҳуқуқий тартибга солишнинг мақбул шаклини ишлаб чиқиш.

Тадқиқот усуллари: илмий билишнинг диалектик, тарихий, тизимли, формал-юридик, киёсий-ҳуқуқий каби усуллари билан биргаликда медиация институтининг таҳлилига комплекс ёндашиш қўлланилган.

Олинган натижалар ва уларнинг янгилиги: диссертация Ўзбекистон Республикасида медиациянинг фукаролик-ҳуқуқий низоларни муқобил ҳал этиш усули сифатида биринчи комплекс, монографик тадқиқот ҳисобланади. Тадқиқот мобайнида медиациянинг моҳияти очиб берилди, унинг фукаролик-ҳуқуқий низоларни судгача ҳал этиш тартибиде тутган ўрни аниқланади, медиациянинг суд жараёни, арбитраж ва НМХнинг бошқа усулларида афзалликлари таҳлил қилинади.

Тадқиқот натижалари асосида “Медиатор иштирокидаги яраштирув таомили (медиация) тўғрисида”ги қонун лойиҳаси ишлаб чиқилган.

Амалий аҳамияти: фукаролик-ҳуқуқий низоларни медиация орқали ҳал этишда вужудга келадиган ижтимоий муносабатларни тартибга солишда муҳим аҳамиятга эга бўлган яқуний ҳулосалардан иборат.

Шунингдек тадқиқот натижаларидан келажакда низоларни муқобил ҳал этиш бўйича миллий концепцияни яратишда фойдаланиш мумкин. Диссертация материаллари билан низоларни муқобил ҳал этишга бағишланган юридик мутахассислик бўйича янги ўқув курсларини тайёрлашда фойдаланиш мумкин.

Татбиқ этиш даражаси ва иқтисодий самарадорлиги: тадқиқот асосида тайёрланган “Медиатор иштирокидаги яраштирув таомили (медиация) тўғрисида”ги қонун лойиҳаси Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлисининг Қонунчилик палатасига тақдим этилган. Тадқиқот натижалари муаллифнинг илмий асарларида ўз аксини топган. Ўтказилган тадқиқот материаллари ТДЮИ ўқув жараёнида фойдаланилмоқда.

Қўлланиш (фойдаланиш) соҳаси: тадқиқот натижаларидан қонун ҳужжатларини такомиллаштиришда, ҳуқуқий амалиётда, илмий тадқиқотларда ва ўқув жараёнида фойдаланиш мумкин.

РЕЗЮМЕ

диссертации Масадикова Шерзодбека Махмудовича на тему: «Сущность медиации и проблемы ее правового регулирования в Республике Узбекистан» на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – Гражданское право; семейное право; гражданский процесс; международное частное право

Ключевые слова: медиация, медиатор, переговоры, примирение, арбитраж, альтернативное разрешение споров (АРС), онлайн разрешение споров (ОРС), примирительная процедура.

Объекты исследования: являются общественные отношения, возникающие при урегулировании гражданско-правовых споров посредством медиации.

Цель работы: заключается во всестороннем анализе сущности и содержания медиации, в изучении ее роли и места в системе альтернативных методов разрешения споров, а также разработке приемлемой законодательной формы ее регулирования в Республике Узбекистан.

Методы исследования: применяются такие методы научного познания как диалектический, исторический, системный, формально-юридический, сравнительно-правовой в сочетании с комплексным подходом к анализу института медиации.

Полученные результаты и их новизна: диссертация является первым в Республике Узбекистан комплексным, монографическим исследованием медиации как альтернативного способа разрешения гражданско-правовых споров. В ходе исследования раскрывается сущность медиации, определяется ее место в досудебном порядке разрешения гражданско-правовых споров, анализируются преимущества медиации от судебного разбирательства, арбитража и других форм АРС.

На основе результатов исследования разработан проект закона «О примирительной процедуре с участием посредника (медиации)».

Практическая значимость: состоит из итоговых заключений, которые имеют важное значение при регулировании общественных отношений, возникающих при разрешении гражданско-правовых споров посредством медиации.

Вместе с тем, результаты исследования могут быть использованы в дальнейшем для разработки отечественной концепции альтернативного разрешения споров. Материалы диссертационного исследования могут использоваться при разработке новых учебных курсов по юридической специальности, посвященных альтернативному разрешению споров.

Степень внедрения и экономическая эффективность: подготовленный на основе диссертационного исследования проект закона «О примирительной процедуре с участием посредника (медиации)» представлен в Законодательную палату Олий Мажлиса Республики Узбекистан. Результаты исследования отражены в научных трудах автора. Материалы проведенного исследования используются в учебном процессе ГПОИ.

Область применения: результаты исследования могут быть использованы в совершенствовании законодательных актов, в правовой практике, в научных исследованиях и в учебном процессе.

RESUME

Thesis of Masadikov Sherzodbek Mahmudovich on the scientific degree competition of the doctor of sciences (philosophy) in law, speciality 12.00.03 – Civil Law, Family Law, Civil Procedure, International Private Law, subject: “Essence of Mediation and Problems of its Legal Regulation in the Republic of Uzbekistan”

Key words: mediation, mediator, negotiations, conciliation, arbitration, alternative dispute resolution (ADR), online dispute resolution (ODR), conciliation procedure.

Subjects of the inquiry: social relations which arise in settlement of civil-legal disputes by mediation.

Aim of the inquiry: detailed analysis of essence and content of mediation, study of its role and place in the system of alternative dispute resolution methods, also elaboration of appropriate legislative form of its regulation in the Republic of Uzbekistan.

Methods of inquiry: such methods of scientific learning as dialectic, historic, systemic, formal-legal, comparative-legal were applied in combination with complex approach to the analysis of mediation.

The results achieved and their novelty: dissertation is the first in the Republic of Uzbekistan complex, monographic research of mediation as alternative method of civil-legal disputes resolution. In the course of research essence of mediation is revealed, its place in out of court order of civil-legal dispute resolution is identified, advantages of mediation from court trial, arbitration and other forms of ADR are analyzed.

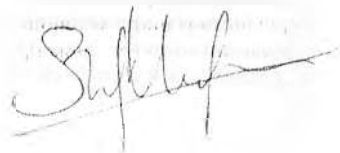
Based on the results of research draft law “On Conciliation Procedure with Participation of Mediator (Mediation)” is prepared.

Practical value: consists of final conclusions which have important significance in regulation of social relations arising with settlement of civil-legal disputes by mediation.

Besides, results of the research can be used in the future in developing national concept of ADR. Materials of dissertation research can be used in elaboration of new courses on legal specialty dedicated to ADR.

Degree of embed and economic effectivity: drafted on the basis of the dissertation research, law “On Conciliation Procedure with Participation of Mediator (Mediation)” is submitted to Legislation chamber of Oliy Majlis of the Republic of Uzbekistan. Results of the research are reflected in scientific works of the author. Materials of research are being used in education process of Tashkent State Institute of Law.

Sphere of usage: results of the research can be used in improvement of legislative acts, legal practice, scientific research and education process.



Подписано в печать: 20.10.2008.
Усл. л,7 печат. Тираж: 120. Заказ № 1353.
Опечатано в типографии ТПОИ
г. Ташкент, Сайбодох 35.