

Суда Рос. Федерации, 10 окт. 2003 г., № 5 // Бюллетень Верховного Суда РФ. — 2003. — № 12.

4. Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности, 20 марта 1992 г. // Информационный вестник Совета глав государств и Совета глав правительств СНГ «Содружество». — 1992. — № 4.

5. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, 22 янв. 1993 г. // Информационный вестник Совета глав государств и Совета глав правительств СНГ «Содружество». — 1993. — № 1.

6. Об исполнительном производстве: федер. Закон Рос. Федерации, 2 окт. 2007 г., № 229-ФЗ // Рос. газета. — 2007. — 6 окт. — № 223.

7. О судебных приставах: федер. Закон Рос. Федерации, 21 июля 1997 г., № 118-ФЗ // Рос. газета. — 1997. — 5 авг. — № 149.

8. Янков, В.В. Производство по делам о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений / В.В. Янков // Арбитражный и гражданский процесс. — 2003. — № 5. — С. 6—21.

9. Янков, В.В. Некоторые проблемы интернационализации цивилистического процесса и гражданских юрисдикций в России / В.В. Янков, И.Р. Медведев, М.К. Треушников // Арбитражный и гражданский процесс. — 2006. — № 1. — С. 43—46.

10. Крохалев, С.В. Категория публичного порядка в международном гражданском процессе. Сравнительное исследование на основе правовых систем России и Франции: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук / С.В. Крохалев. — Екатеринбург, 2005. — 24 с.

11. Зайцев, Р.В. Признание и приведение в исполнение в России иностранных судебных актов / Р.В. Зайцев. — М.: Волтерс Клувер, 2007. — 208 с.

12. Соглашение о порядке взаимного исполнения судебных актов арбитражных судов РФ и Хозяйственных судов Республики Беларусь, 17 янв. 2001 г. // СЗ РФ. — 2003. — № 7. — Ст. 550.

13. Хозяйственный процессуальный кодекс Республики Беларусь. — Минск: Амалфея, 2009.

14. Литвинский, Д.В. Признание иностранных судебных решений по гражданским делам (сравнительно-правовой анализ французского законодательства, судебной практики и юридической доктрины) / Д.В. Литвинский. — СПб, 2005. — 952 с.

15. Дробязкина, И.В. Международный гражданский процесс: проблемы и перспективы / И.В. Дробязкина. — СПб. Изд-во Р. Асланова «Юрид. центр Пресс», 2005. — 321 с.

ПРИНЦИП КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТИ ПОСРЕДНИЧЕСТВА

Таранова Т.С., кандидат юридических наук, доцент,
Белорусский государственный экономический университет

Конфиденциальные сведения могут присутствовать в различной сфере общественных отношений, способствуя в необходимых случаях обеспечению безопасности и неприкосновенности коммерческой или служебной тайны, охране родственных и семейных отношений, отношений, складывающихся при заключении гражданско-правовых договоров, др.

В толковых словарях русского слово «конфиденциальный» определяется как секретный, доверительный, откровенный, неоглашаемый [1, с. 292; 2, с. 154]. Понятие конфиденциальности можно найти в юридическом словаре в нескольких значениях, таких как: статус, предоставленный данным и определяющий требуемую степень их защиты; свойство защищенности информации от несанкционированного доступа и попыток ее раскрытия пользователями; свойство информации, характеризующееся отсутствием нарушений в порядке доступа к ней [3, с. 209]. Данные значения имеют различия, что связано с характером информации, цели и способов ее получения

и защиты. Общим для этих значений является то, что в их основе лежат требования о доступности сведений только для определенных лиц.

В рамках данной статьи остановимся на проявлении конфиденциальности в контексте примирительных процедур, в частности, посредничества (медиации), получающего свое развитие в Республике Беларусь.

Принцип конфиденциальности относится к основополагающим принципам посредничества (медиации) [4, с. 29—31]. В Типовом законе ЮНСИТРАЛ о международной коммерческой согласительной процедуре ст. 8—10 посвящены принципу конфиденциальности. Если стороны не договорятся об ином, сохраняется конфиденциальность всей информации, относящейся к согласительной процедуре, за исключением тех случаев, когда ее раскрытие требуется по закону или для целей исполнения или приведения в исполнение мировой сделки, а также к раскрытию информации и допустимости представления доказательств в других разбирательствах [5, с. 132].

Реализация принципа конфиденциальности означает, что информация, используемая в процедуре посредничества (медиации), не должна передаваться гласности, тем самым способствуя защите прав сторон и правоотношений, которые сложились до появления конфликта, и будут продолжаться после того, как конфликт будет урегулирован с помощью посредника. Следование принципу конфиденциальности должно осуществляться независимо от того проводится ли посредничество вне суда, или когда процедура посредничества происходит в суде.

Процедуре посредничества в хозяйственном суде посвящена глава 17 Хозяйственного процессуального кодекса Республики Беларусь (далее — ХПК). Положения о конфиденциальности посредничества не нашли закрепления в ХПК и недостаточно разработаны в теории. Это обуславливает необходимость развития теоретических разработок, имеющих непосредственное влияние на разрешение вопросов конфиденциальности и использования в практической деятельности.

Конфиденциальность информации может быть обеспечена при наличии определенной процедуры ее собирания и хранения. Среди мер, направленных на установление конфиденциальности процедуры посредничества, можно указать такие, как ограничение участия посторонних лиц в переговорном процессе сторон в процедуре посредничества; предоставление посреднику сведений по интересующим его вопросам с учетом волеизъявления сторон; неразглашение сведений и доказательств, которые стали известны во время процедуры посредничества; предоставление свидетельских привилегий посреднику; ограничение публичного освещения в средствах массовой информации сведений, которые могут идентифицировать участников процедуры.

Конфиденциальное проведение переговоров сторон должно рассматриваться как общее правило для каждой процедуры посредничества, в котором только стороны могут предусмотреть исключения. Ограничение участия посторонних лиц в переговорном процессе сторон в процедуре посредничества означает воспрепятствование наблюдению посторонних лиц за ходом переговоров, которые по общему правилу должны происходить без присутствия публики, в том числе лиц, не являющихся

сторонами, между которыми проводятся переговоры, за исключением случаев, если стороны не предусмотрели другого. Иными словами, проведение процедуры посредничества только с участием сторон и посредника является условием, изменить которое могут лишь стороны по обоюдному согласию, и такого права не имеет посредник. Обстановка конфиденциальности должна соблюдаться и в том случае, когда процедура посредничества проводится в суде. В п. 16 Методических рекомендаций по урегулированию экономических споров в порядке посредничества, утвержденных Постановлением Президиума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 15 апреля 2009 г. № 24 (далее — Методические рекомендации) указано, что степень гласности процедуры посредничества определяется сторонами [6].

Присущий процедуре посредничества принцип конфиденциальности отличается от принципа гласности судебного разбирательства, который означает, что разбирательство дел во всех судах открытое. Слушание дел в закрытом судебном заседании допускается лишь в случаях, определенных законом, с соблюдением всех правил судопроизводства и необходимостью публичного оглашения резолютивной части вынесенного судебного постановления. Принцип гласности судебного разбирательства не является противопоставлением принципу конфиденциальности процедуры посредничества, поскольку они имеют разную юридическую природу, основаны соответственно на публичном порядке разрешения спора в судебном разбирательстве и частноправовом характере урегулирования спора путем посредничества (медиации). Проведение в суде процедуры посредничества в конфиденциальной обстановке не является слушанием дела в судебном разбирательстве и в таком контексте конфиденциальность посредничества не препятствует реализации принципа гласности судопроизводства. Вместе с тем положение о конфиденциальности, как общее правило проведения процедуры посредничества, как представляется, следует закрепить в процессуальном законодательстве. В частности, для устранения возможных противоречий со ст. 21 ХПК, закрепляющей гласность разбирательства дела.

Следующей мерой обеспечения конфиденциальности является предоставление посреднику сведений по интересующим его вопросам с учетом волеизъявления сторон. Посредник должен обладать информацией по рассматриваемым вопросам в целях оказания помощи сторонам в урегулировании возникшего между ними конфликта. В рамках процедуры посредничества посредник может обращаться к сторонам за нужной информацией, однако порядок и условия ее предоставления посреднику определяются договоренностью сторон.

По общему правилу условия переговоров сторон, в том числе с участием посредника, в целях достижения положительного результата должны проходить в условиях доверия, справедливости и прозрачности по отношению к каждой стороне. Между тем условие о конфиденциальности может предусматривать ограничение сообщаемой информации, либо передачу ее в полном объеме только посреднику. Такой вывод можно сделать и исходя из содержания ст. 10 Соглашения ЮНСИТРАЛ (принят 23 июля 1980 г. на 241-ом заседании

Комиссии ООН по праву международной торговли) [7], в которой указано, что в случае, когда посредник получает от одной из сторон информацию фактического характера, касающуюся спора, он передает существо этой информации другой стороне, с тем чтобы последняя имела возможность представить посреднику любые объяснения, которые она считает полезными. Если сторона сообщает какую-либо информацию посреднику под прямым условием о конфиденциальности этой информации, посредник не должен передавать ее другой стороне.

Принцип конфиденциальности проявляется на различных этапах медиации, в том числе, во время обсуждения сторонами услышанного, их комментариев по данному поводу. На этом этапе возможно проведение кокусов — поочередных бесед с каждой стороной — в случае если медиатор чувствует, что стороны скрывают что-то друг от друга. В кокусах стороны могут сообщить сведения, которые, по их мнению, не должны быть известны другой стороне. В связи с чем медиатор по окончании кокуса должен уточнить, что из услышанного может быть сказано в присутствии другой стороны при продолжении медиации [8, с. 411—415].

Хозяйственное процессуальное законодательство определяет в ст. 154 ХПК права посредника: изучать документы, представленные сторонами; получать в связи с урегулированием спора в порядке посредничества необходимые консультации у специалистов; знакомиться с материалами дела, высказывать сторонам свое мнение о правомерности заявляемых ими требований и возражений; давать рекомендации о скорейшем урегулировании всех спорных вопросов и сохранении деловых связей между сторонами.

В суде использование информации в интересах сторон позволяет представлять сведения в объеме, необходимом, по мнению сторон, для обоснования их позиции и защиты прав. В п. 16.4 вышеуказанных Методических рекомендаций указывается, что стороны могут раскрыть посреднику конфиденциальную информацию в той степени, которую сочтут необходимой для успешного достижения соглашения, направленного на урегулирование спора.

Совершение действий по получению консультации у специалистов, как представляется, посредник может осуществлять в том случае, когда на это имеется обоюдное согласие обеих сторон. Предусмотренное ст. 154 ХПК право посредника высказывать сторонам свое мнение о правомерности заявляемых ими требований и возражений имеет ориентирующее значение, представляя варианты возможных решений при разбирательстве спора в судебном заседании. Такое мнение посредника не является безусловной гарантией результата рассмотрения дела в суде, и в рамках процедуры посредничества на него также должно распространяться условие о конфиденциальности.

Для обеспечения конфиденциальности в литературе указывается о необходимости уничтожения медиатором всех записей, которые были составлены в процессе работы [8, с. 406].

Обеспечению принципа конфиденциальности может способствовать предоставление свидетельских привилегий посреднику относительно сведений, полученных

во время переговоров сторон. В данном случае применяется привилегия (особенное право). Д.И. Мейер указывал, что привилегией называется право, предоставленное отдельному лицу, как изъятие из общего закона, установленное в его пользу по исключению. Эта исключительность и составляет характеристическую черту привилегии [9, с. 260]. Привилегии в гражданском и хозяйственном процессе предоставляют право свидетеля в случаях, указанных в законодательстве отказаться от дачи показаний по установлению определенного факта и возлагают на суд обязанность не допускать в дело доказательства, раскрывающие конфиденциальную информацию в определенных законом случаях. Согласно ст. 72 ХПК свидетелями по делу не могут выступать представители по гражданскому и хозяйственному делу и лица, исполняющие обязанности защитников по уголовному делу, — в отношении фактов, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника; священнослужители — в отношении фактов, сведения о которых они получили во время исповеди; лица, которые в силу физических или психических недостатков не способны правильно воспринимать факты или воспроизводить сведения о фактах и давать о них показания; а также другие лица — в случаях, предусмотренных законодательными актами. Данный перечень лиц, которые не могут быть свидетелями в хозяйственном процессе должен быть дополнен указанием на посредника, который не вправе разглашать сведения, ставшие ему известными при проведении процедуры посредничества. Аналогичные дополнения требуется внести в ст. 92 Гражданского процессуального кодекса Республики Беларусь, устанавливающую перечень лиц, которые не могут быть свидетелями при рассмотрении гражданских дел.

Установление привилегий посреднику не свидетельствовать относительно конфиденциальной информации по общему правилу не исключает возможность доказания в судебном разбирательстве искомого факта при помощи других доказательств. Исключением из правила о свидетельских привилегиях посредника могут являться лишь случаи, непосредственно определенные в законе. В литературе указывается на необходимость исключения из принципа конфиденциальности информации, полученной медиатором в процессе медиации о совершенных или готовящихся преступлениях, которая не может быть скрыта от правосудия [8, с. 405].

Реализация принципа конфиденциальности возможна при условии ограничения публичного освещения в средствах массовой информации сведений, которые могут идентифицировать участников процедуры посредничества. Информация, полученная в ходе процедуры посредничества не должна подлежать опубликованию, если иное не предусмотрено сторонами. Здесь же следует отметить, что не должна быть опубликована информация как исходного характера, так и результаты анализа и обобщений, полученные в результате аналитической или иной обработки первичных сведений, позволяющие идентифицировать стороны и спор, рассмотренный между ними в процедуре посредничества (медиации). Такие же условия должны применяться в устном общении, в том числе перед аудиторией. В устном обмене мнениями, выступлениях перед аудиторией разглашается значительная часть наименее доступной информации, практически отсутствующей в каких-либо иных формах [10, 15].

Реализация принципа конфиденциальности связана также с тем, насколько своевременно и правильно сторонам разъяснены их права на обеспечение охраны сведений и условия действия конфиденциальности процедуры, возможности указания в соглашении сторон об урегулировании спора в порядке посредничества положений о конфиденциальности. В этом важная роль отводится посреднику.

Литература:

1. Ожегов, С.И. Толковый словарь русского языка / С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова. — 4-е изд., доп. — М.: ИТИ Технологии, 2003. — 944 с.
2. Даль, В. Толковый словарь живого великорусского языка: в 4 т. / В. Даль. — М.: Рус. яз., 1989. — Т.2: И-О. — 1989. — 779 с.
3. Юридический словарь / А.Н. Азрилиян [и др.]; под ред. А.Н. Азрилияна. — М.: Институт новой экономики, 2007. — 1152 с.
4. Решетникова, И. Медиация и арбитражный процесс / И. Решетникова, Ю. Колясникова // Арбитражный и гражданский процесс. — 2007. — № 5. — С. 29—31.
5. Каменков, В.С. Белорусское законодательство о посредничестве на фоне мировых и европейских стандартов о медиации / В.С. Каменков // Третейский суд. — 2010. — № 1. — С. 128—134.
6. Об утверждении Методических рекомендаций по урегулированию экономических споров в порядке посредничества: постановление Президиума Высш. Хозяйственного Суда Респ. Беларусь, 15 апр. 2009 г., № 24 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». — Минск, 2010.
7. Согласительный регламент Комиссии ООН по праву международной торговли // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». — Минск, 2010.
8. Конфликтология: учеб для вузов / О.В. Аллавердова [и др.]; под ред. А.С. Кармина. — СПб: Лань, 1999. — 448 с.
9. Мейер, Д.И. Русское гражданское право: в 2 ч. По исправленному и дополненному 8-му изд. — 1902. — 2-е изд., испр. — М.: «Статут», 2000. — 831 с.
10. Ярочкин, В. Коммерческая информация фирмы / В. Ярочкин. — М.: Ось-89, 1997. — 160 с.

ПОСЛЕДСТВИЯ ЗАКЛЮЧЕНИЯ СОГЛАШЕНИЯ ОБ УРЕГУЛИРОВАНИИ СПОРА С УЧАСТИЕМ ПОСРЕДНИКА

Фильченко Д.Г., кандидат юридических наук, доцент,
Воронежский государственный университет

Урегулирование юридического спора с участием посредника допустимо только в случае наличия соглашения между сторонами конфликта на участие в данной процедуре.

Соглашение об урегулировании спора с участием посредника после его заключения порождает определенные юридические последствия, выявление и раскрытие которых необходимо для определения «судьбы» спора и возможностей его разрешения в судебном порядке или посредством обращения в третейский суд. Таким образом, рассмотрение вопроса о последствиях заключения соглашения об урегулировании спора с участием посредника связано с несколькими группами последствий. Во-первых, последствия касаются течения сроков исковой давности. Во-вторых, заключенное соглашение может иметь воздействие на количественный