

МЕДИАЦИЯ КАК ПЕРСПЕКТИВНЫЙ МЕТОД РАЗРЕШЕНИЯ СПОРТИВНЫХ СПОРОВ



Н.А. МАЗАРАКИ,
к.ю.н., доцент кафедры
международного частного,
гражданского и коммерческого
права Киевского национального
торгово-экономического
университета (г. Киев, Украина)

В статье проанализированы факторы, определяющие эффективность разрешения спортивных споров в порядке медиации. Автором сделаны выводы, что несмотря на сложившуюся практику разрешения спортивных споров в специализированных спортивных арбитражах, медиация расширяет выбор методов разрешения спортивных споров, так как институт медиации может эффективно учитывать особенности спортивной деятельности и спортивных споров.

Ключевые слова: медиация, спортивный спор, альтернативные методы разрешения споров, медиабельность спора, медиатор, эффективность медиации.

Явной тенденцией последних десятилетий в сфере разрешения споров можно считать поступательное развитие внесудебных методов, прежде всего медиации, что предопределяется не только желанием государства разгрузить, а гражданам, соответственно, избежать громоздкой судебной системы, но и пониманием важности мирного разрешения спора, сохранения дружественных отношений между его сторонами. Хотя в сфере спорта в силу организационных и профессиональных особенностей спортивной деятельности большей частью применяются арбитражные методы разрешения споров, медиация также, как и в иных сферах общественных отношений, приобретает все большую популярность как сравнительно быстрый, конфиденциальный и недорогой метод разрешения споров. Заметим, что на данный момент сложно назвать влиятельную международную организацию, которая бы не предоставляла услуги медиации в сфере своих интересов (так, собственные правила медиации имеет Международная Торговая Палата, Всемирная Организация интеллектуальной собственности, спортивные федерации международного уровня, Спортивный арбитражный суд и др.).

Постоянный рост объема рынка спортивной деятельности¹ порождает все большее количество споров, а, соответственно, и необходимость в широкой и эффективной палитре способов их разрешения. Спорт на данный момент – это

© Н.А. Мазараки, 2018

¹Общий доход глобального спортивного рынка возрос с 46.5 млрд. дол. в 2005 году до 90.9 млрд. дол. в 2017 году. Источник: <https://www.statista.com/statistics/370560/worldwide-sports-market-revenue/>. Здесь и далее материалы из Интернета в статье приводятся по состоянию на 29.10.2018 г.

глобальный феномен и сфера коммерции, куда вовлечены спортивные клубы, спортсмены, тренеры, судьи, агенты, владельцы клубов, спортивные менеджеры, спонсоры, инвесторы, национальные, региональные и международные ассоциации, спортивные управляющие организации, маркетологи, вещатели, продавцы спортивных товаров, юристы, бухгалтеры, консультанты и пр.²

С теоретической и прикладной точки зрения разрешение спортивных споров представляет собой ряд проблемных и дискуссионных аспектов, а именно: достижение справедливости при разрешении спортивного спора, учитывая, что стороны спора обычно не равны в своих возможностях и полномочиях (спортсмен и федерация, спортсмен и клуб, спортивная организация), применимость альтернативных методов разрешения споров, в том числе медиации, к тем или иным видам спортивных споров, юридическая сила медиационного соглашения и др.

Существующие формы разрешения спортивных споров отражают сложившиеся механизмы, характерные для всех общественных отношений, и подразделяются на юрисдикционные и неюрисдикционные. К первой группе следует относить разрешение споров:

– юрисдикционными органами спортивной федерации, порядок формирования, процедуры и полномочия которых обычно регулируются положениями уставных документов федераций. Отметим, что преобладающее большинство украинских спортивных федераций не имеет ни специалистов по рассмотрению спортивных споров, ни созданных в структуре федераций органов по разрешению таких споров (разве что можно назвать контрольно-дисциплинарный комитет и апелляционный комитет, Палату по разрешению споров Федерации футбола Украины);³

– спортивными арбитражными (третейскими) судами. Например, согласно ст. 45 Закона Украины «О физической культуре и спорте»⁴ разрешение споров, возникающих между субъектами в сфере физической культуры и спорта, осуществляется в соответствии с законом постоянно действующим спортивным третейским судом (до сих пор не создан). Широко известна деятельность Спортивного арбитражного суда (г. Лозанна, Швейцария). Востребованность специализированных спортивных судов определяется прежде всего ограниченным вмешательством государств в спортивные отношения, наличием соответствующих оговорок в договорах и регламентных документах спортивных организаций, а также необходимостью задействования судей со специальными знаниями в сфере спорта;

– государственными судами. Анализ данных Единого реестра судебных решений Украины (<http://reyestr.court.gov.ua>) свидетельствует о значительном количестве споров, относящихся к сфере спорта, которые рассматривались судами гражданской и административной юрисдикций, но это скорее всего следствие неразвитости в государстве иных форм разрешения спортивных споров. При этом стороны спортивного спора

²Blackshaw I (2002). Sport and mediation. *Int Sports Law J* 2002/2:17.

³Бордюгова А. Формирование спортивного права как отрасли только начинается [Электронный ресурс] / А. Бордюгова, Е. Желтухин // Юридическая Газета. – 2016. URL: <http://yur-gazeta.com/interview/formuvannya-sportivnogo-prava-yak-galuzi-tilki-pochinaetsya.html> (на украинском языке).

⁴Закон Украины от 24 декабря 1993 года № 3808-ХІІ «Про фізическу культуру і спорт». URL: <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/3808-12>.

в Украине сталкиваются с общими проблемами доступа к правосудию: загруженность судов, высокие ставки судебных сборов, противоречивые материальные и процессуальные правовые нормы, обязательное привлечение адвоката на стадии апелляции.

Среди неюрисдикционных (альтернативных, внесудебных) форм разрешения спортивных споров, как отмечалось выше, наиболее востребована медиация. Так, Спортивный арбитражный суд, Канадский центр разрешения спортивных споров (CRDSC) предлагают услуги медиации и имеют собственные реестры медиаторов. Всемирный боксерский совет (WBC), Международная федерация хоккея на льду (ИИHF), Федерация футбола Германии и другие международные и национальные спортивные организации применяют медиацию в рамках расширения доступных методов разрешения спортивных споров. Медиационные оговорки все чаще включаются в спортивные договоры, а спортивная медиация становится растущей сферой деятельности как частных центров по разрешению споров (CEDR, Великобритания, ADR Group), так и специализированных, например Австралийского центра по разрешению спортивных споров (NSDR), Центра разрешения спортивных споров Великобритании (UK Sports Resolution). Более того, Европейская Ассоциация клубов (ECA) основала собственную Службу медиации, а с 2013 г. медиация обязательна для споров финансового характера.⁵

Представляется очевидным, что особенности применения медиации в спортивных спорах определяются их характером и сущностью, особенностями субъектов спора в частности, и особенностями спортивной деятельности в целом.

Юридическая наука в последнее время пополняется исследованиями в сфере спортивного права, что дает нам возможность проанализировать ряд наработок по тематике спортивных споров. Так, С. Юрлов понимает под спортивным спором (спором, связанным с физической культурой и спортом) – неурегулированные разногласия субъектов спорта, возникающие в сфере спортивных отношений по поводу прав и обязанностей таких субъектов.⁶

Е. Погосян предлагает рассматривать понятие спортивного спора широко и относить к таковым все споры, касающиеся спортивных отношений, а также отношений, которые хоть и не являются спортивными, но оказывают влияние на права и обязанности спортсменов как субъектов спортивных отношений.⁷

Несмотря на то, что многообразие спортивных споров не позволяет выработать их единую классификацию и дифференцировать их на практике,⁸ тем не менее можно предположить, что спортивные споры могут быть:

- финансового характера (выплата заработной платы, премий, компенсаций, штрафов в рамках трудовых договоров между спортсменом и спортивной организацией, командой, клубом);

⁵Mironi M. (2017). The promise of mediation in sport-related disputes. *The International Sports Law Journal*, 16 (3), 131-154. doi:10.1007/s40318-016-0101-4.

⁶Юрлов С.А. Разрешение спортивных споров: вопросы теории и практики: дис. ... канд юрид наук: 12.00.15. М., 2017. – 208 с. – С. 137.

⁷Погосян Е.В. Формы разрешения спортивных споров: Научное исследование. Монография. М.: Волтерс Клувер, 2011. – 160 с. – С. 42.

⁸Там же. С. 43.

- договорного характера (выполнение и прекращение трудовых договоров, договоров между спортсменом и спортивным агентом, между спортивным агентом и клубом, договоров о трансферах спортсменов и др.);
- организационного характера (касательно порядка отбора на соревнования, членства в федерации или спортивном клубе, опротестования решений спортивных федераций, например наложение спортивных санкций);
- внутрикомандного характера (отношения между тренером и командой, спортсменом и тренером, спортсменом и командой, тренером и менеджментом клуба и пр.);
- связанные с фактами употребления допинга;
- связанные с проведением договорных матчей, фактами коррупции.

Особенности правовой природы процесса разрешения спортивного спора детерминированы следующими обстоятельствами:

- при разрешении спортивного спора к возникшим отношениям применяются не только материальные и процессуальные нормы различных отраслей права, но и положения нормативных документов спортивных организаций, которые, несмотря на их взаимосвязь, могут противоречить друг другу;
- субъекты спорта (в особенности спортсмены) ограничены в выборе органов, разрешающих спортивные споры, что выражается в существовании жестких (зачастую навязанных) третейских соглашений, включая запрет обращения в органы судебной власти государства.⁹

С учетом вышеизложенного возникает логичный вопрос относительно причин возрастающей популярности медиации в разрешении спортивных споров. Институт медиации достаточно хорошо изучен с теоретической и практической точки зрения, особенно в тех государствах, где медиация институализирована.¹⁰ В законодательстве многих стран можно найти официальные определения медиации, например: медиация – процедура урегулирования спора (конфликта) между сторонами при содействии медиатора (медиаторов) в целях достижения ими взаимоприемлемого решения, реализуемая по добровольному согласию сторон.¹¹ Спортивный арбитражный суд определяет медиацию как необязательную и неформальную процедуру, основанную на соглашении сторон о добровольном разрешении спора, где каждая сторона принимает на себя обязательство сделать попытку в добросовестном порядке провести переговоры с другой стороной с целью разрешения спортивного спора.¹²

Также общеизвестны в достаточной мере принципы медиационной процедуры: добровольность; равноправие сторон медиации; независимость, нейтральность и беспристрастность медиатора; конфиденциальность и другие.

⁹Юрлов С.А. Разрешение спортивных споров: вопросы теории и практики: дис. ... канд юрид наук: 12.00.15. М., 2017. – 208 с. – С.15

¹⁰Украинский проект Закона «О медиации» с 2016 г. ожидает второго чтения в Парламенте, но тем не менее функционирует ряд центров медиации, Национальная ассоциация медиаторов Украины, которой разработан Кодекс этики медиатора.

¹¹Закон Республики Казахстан от 28 января 2011 года № 401-IV «О медиации» Режим доступа: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30927376#pos=54;-32.

¹²CAS Mediation Rules. Режим доступа: <http://www.tas-cas.org/en/mediation/rules.html>

Среди преимуществ медиации следует отметить:

– универсальность – спортивные отношения регулируются различными отраслями права – гражданским, трудовым, налоговым, административным, поэтому представляется, что медиация применима для широкого спектра споров различной материально-правовой природы и сущности. Тем не менее, некоторые спортивные споры (о фактах применения допинга, проведения договорных матчей, коррупции, о дисциплинарных проступках) являются немедиабельными;¹³

– конфиденциальность (которую невозможно обеспечить, за исключением единичных случаев, в судебном процессе). В условиях все большей коммерциализации спортивной деятельности указанный фактор для спортсменов высокого уровня может быть решающим, так как имидж спортсмена в глазах зрителей напрямую связан со стремлением спонсоров заключать рекламные контракты. Также в целом спортивная деятельность должна оставаться как можно более «честной» для зрителей, поскольку это является одним из факторов популярности спорта;

– относительную дешевизну (которая определяется разницей между оплатой услуг медиатора и суммой судебных издержек, а также возможностью разрешить спор в течение одной медиационной сессии). Исходя из предположения, что решение спора путем медиации может сэкономить время и средства сторон по сравнению с разрешением спора в судебном порядке, в 2011 году европейскими экспертами было проведено соответствующее исследование. Результаты опроса касательно ориентировочных временных и финансовых затрат на разрешение спора в порядке медиации в государствах – членах ЕС были сравнены с соответствующими данными по судопроизводству. Взяв за основу меньшую долю успешных медиаций (чем отметили респонденты), эксперты пришли к выводу, что при минимальной доле успешных медиаций такой альтернативный метод разрешения споров экономит время и деньги: медиация сокращает временные затраты на 19% и финансовые затраты на 24%;¹⁴

– скорость разрешения спора (при условии, что каждый спор сначала передавался на медиацию и разрешался в каждом втором случае, это бы ускорило разрешение спора в среднем на 240 дней по сравнению с данными отчета Всемирного банка «Doing Business» по средней продолжительности судебного разбирательства в определенном государстве, при этом при успешности 70% медиации экономия времени достигнет 354 дней).¹⁵ Скорость разрешения спора важна для спортсмена как ни для кого другого, например, спор о допуске к соревнованиям должен

¹³Споры, связанные с дисциплинарными вопросами, такие как допинг, договорные матчи и коррупция, исключаются из процедуры медиации CAS. Однако в некоторых случаях, где этого требуют обстоятельства и стороны согласны, споры, связанные с дисциплинарными вопросами, могут быть переданы на разрешение с помощью процедуры медиации CAS. CAS Mediation Rules. Режим доступа: <http://www.tas-cas.org/en/mediation/rules.html>

¹⁴“Quantifying the cost of not using mediation—a data analysis” (2011) // URL: <http://www.europarl.europa.eu/document/activities/cont/201105/20110518ATT19592/20110518ATT19592EN.pdf>.

¹⁵De Palo G., Trevor M. et al (2014). “Rebooting” the Mediation Directive: Assessing the Limited Impact of its Implementation and Proposing Measures to Increase the Number of Mediations in the EU // URL: [http://www.europarl.europa.eu/RegData/etudes/etudes/join/2014/493042/IPOLJURI_ET\(2014\)493042_EN.pdf](http://www.europarl.europa.eu/RegData/etudes/etudes/join/2014/493042/IPOLJURI_ET(2014)493042_EN.pdf).

разрешиться до их начала, ведь вследствие сравнительно коротких временных отрезков профессиональной спортивной деятельности на высшем уровне недопуск, например, к Олимпийским Играм может перечеркнуть возможность выступления определенного спортсмена на олимпийском уровне. В то же время можно говорить о скорости разрешения спора в порядке медиации лишь при условии эффективности самой процедуры и исполнения сторонами медиативного соглашения. В иных случаях медиация окажется лишь тратой времени, так как спор будет передан на рассмотрение юрисдикционного органа;

— высокая вероятность достижения взаимовыгодного решения и сохранения дружественных отношений между сторонами спора. Кроме этого, многие исследователи утверждают, что мировые и медиационные соглашения обеспечивают более высокую долю добровольного исполнения и надежности, нежели арбитражные решения, и поэтому менее нуждаются в принудительном исполнении;¹⁶

— возможность привлечь медиатора, обладающего специальными знаниями в сфере спорта, что будет способствовать справедливому и грамотному разрешению спора, так как только при соблюдении этих условий можно говорить об исполнимости медиационного соглашения, не имеющего юридической силы в преобладающем большинстве юрисдикций.

Отметим, что статистические данные о количестве и успешности медиаций спортивных споров остаются неполными, в первую очередь вследствие конфиденциальности процедуры. Тем не менее, авторы исследований оперируют цифрами 65% успешных медиаций,¹⁷ Канадский центр разрешения спортивных споров достиг показателя 94% успешных медиаций и 50% успешного медиации-арбитража¹⁸ (следует отметить, что правила Центра предусматривают обязательную медиацию).¹⁹

В то же время широкое использование медиации ограничивается такими факторами, как:

— немедиабельность некоторых видов спортивных споров (употребление допинга, договорные матчи, коррупция спортивных функционеров). В литературе справедливо отмечается, что спортивные споры данной категории не подлежат разрешению посредством медиации. Причиной является то, что допинговое нарушение — это квазиуголовное дело. Такое дело не подлежит разрешению с помощью переговоров. Вывод о виновности или невиновности должен быть сделан в любом случае. Кроме того, затрагиваются права иных спортсменов — участников спортивного соревнования;²⁰

¹⁶Brown H. & Marriott A. (2011). ADR: principles and practice. Third edition. London: Thomson Reuters; Spencer D., Brogan M. (2006). Mediation Law and Practice. New York: Cambridge University Press.

¹⁷Hesse V. Is mediation suitable to resolve sports related disputes? // URL: <https://www.lawinsport.com/topics/articles/item/is-meditation-a-suitable-to-resolve-sports-related-disputes?tmpl=component&print=1>.

¹⁸Hon Graeme Mew, Judge (Superior Court of Justice, Ontario), CAS arbitrator and mediator, Address at the 1st CAS Conference on Mediation (May 16, 2014).

¹⁹Canadian Sport Dispute Resolution Code. // URL: http://www.crdsc-sdrc.ca/eng/documents/CODE_2015_FINAL_EN.pdf.

²⁰Юрлов С.А. Разрешение спортивных споров: вопросы теории и практики: дис. ... канд юрид наук: 12.00.15 . М., 2017. — 208 с. — С.114.

- законодательные ограничения сферы применения медиации в тех или иных государствах;
- недостаточная осведомленность общества в целом и спортсменов в частности о медиации, ее преимуществах и особенностях и обусловленное этим недоверие к такому методу разрешения споров;
- достаточно эффективная работа спортивных арбитражных органов во многих странах и международных спортивных организациях;
- возможные проблемы с добровольным исполнением медиационного соглашения. Несмотря на вышеприведенный тезис о высокой доле добровольного выполнения таких соглашений, вероятность отказа существует, и именно этот фактор способен повлиять на выбор метода разрешения спора.

Тем не менее, медиация поступательно занимает все большее место в сфере разрешения спортивных споров и, учитывая особенности спортивной отрасли, скорее всего будет играть роль доарбитражной стадии разрешения споров. Например, медиация в Спортивном арбитражном суде имеет значительные перспективы, учитывая репутацию самой организации, а также уверенность сторон, что даже в случае неуспешной медиации у них не будет дополнительных временных потерь до перехода непосредственно к арбитражу (М. Мирони называет такую процедуру «арбитраж – медиация – арбитраж»)²¹.

С другой стороны, в государствах, где финансовые возможности спортивных организаций ограничены и спортивные арбитражи отсутствуют, медиация может дать возможность спортсменам избежать государственных судов и сформировать традиции мирного разрешения спортивных споров. Указанное, в свою очередь, требует проведения информационных компаний и специальной подготовки медиаторов в сфере спортивных споров.

Также медиация спортивных споров порождает необходимость проведения дальнейших теоретических исследований, прежде всего, относительно медиабельности отдельных видов спортивных споров, правовой природы медиации, которая проводится медиаторами, работающими в спортивных федерациях (относительно реализации принципа независимости медиатора).

Н.А. Мазараки: Медиация спорттық дауларды шешудің келешегі бар тәсілі ретінде.

Мақалада спорттық дауларды медиация тәртібімен шешудің тиімділігін анықтайтын факторлар талданған. Автор спорттық дауларды мамандандырылған спорттық арбитраждарда шешудің қалыптасқан тәжірибесіне қарамастан, медиация спорттық дауларды шешудің тәсілдерін тандауды кеңейтеді деген қорытындыға келеді, өйткені медиация институты спорттық қызметтің және спорттық даулардың ерекшеліктерін тиімді ескере алады.

Түйін сөздер: медиация, спорттық дау, дауларды шешудің балама тәсілдері, даудың медиацияға икемділігі, медиатор, медиацияның тиімділігі.

²¹Miróni, M. (2017). The promise of mediation in sport-related disputes. *The International Sports Law Journal*, 16(3), 131-154. doi:10.1007/s40318-016-0101-4

N. Mazaraki: Mediation as a promising method for resolving sports disputes.

The article analyzes the factors that determine the effectiveness of resolving sports disputes through mediation. The author concluded that, despite the established practice of resolving sports disputes in specialized sports arbitration, mediation expands the choice of methods for resolving sports disputes since the institute of mediation can effectively take into account the characteristics of sports activities and sports disputes.

Keywords: mediation, sports dispute, alternative dispute resolution methods, dispute mediability, mediator, effectiveness of mediation.

Библиография:

1. Конусова В.Т., Бекен А.Т. Развитие института медиации в Казахстане в контексте зарубежного опыта // Право и государство. 2016. № 1 (70). – С. 74-80.
2. Круглов В.В. Перспективы развития спортивной медиации как института разрешения конфликтов (споров) в Российской Федерации // Актуальные проблемы российского права. 2018. № 1 (86).
3. Погосян Е.В.. Формы разрешения спортивных споров: Научное исследование. Монография. М.: Волтерс Клувер, 2011. – 160 с.
4. Соловьев А.А. Внесудебное урегулирование споров в области спорта: опыт Франции // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина. 2015. № 4.
5. Юрлов С.А. Разрешение спортивных споров: вопросы теории и практики: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.15. М., 2017. – 208 с.
6. Brown H. & Marriott A. (2011). ADR: principles and practice. Third edition. London: Thomson Reuters.
7. Spencer D., Brogan M. (2006). Mediation Law and Practice. New York: Cambridge University Press.
8. Mironi M. (2017). The promise of mediation in sport-related disputes // The International Sports Law Journal. 2017. № 16(3). – P. 131-154. doi:10.1007/s40318-016-0101-4.

References (transliterated):

1. Konusova V.T., Beken A.T. Razvitiye instituta mediatsii v Kazachstabe v kontekste zarubezhnogo opyta // Pravo i gosudarstvo. 2016. № 1 (70). – S. 74-80.
2. Kruglov V.V. Perspektivy razvitiya sportivnoy mediatsii kak instituta razresheniya konfliktov (spоров) v Rossiyskoy Federatsii // Aktualnye problemy rossiyskogo prava. 2018. № 1 (86).
3. Pogosyan E.V. Formy razresheniya sportivnykh sporov: Nauchnoe issledovanie Monografiya. M.: Wolters Kluwer, 2011. – 160 s.
4. Solov'ev A.A. Vnesudebnoe uregulirovanie sporov v oblasti sporta: opyt Francii // Vestnik Universiteta imeni O.E. Kutafina. 2015. № 4.
5. Yurlov S.A. Razreshenie sportivnykh sporov: voprosy teorii i praktiki: dis. ... kand. yurid. nauk: 12.00.15 . M., 2017. – 208 с.
6. Brown H. & Marriott A. (2011). ADR: principles and practice. Third edition. London: Thomson Reuters.
7. Spencer D., Brogan M. (2006). Mediation Law and Practice. New York: Cambridge University Press.
8. Mironi M. (2017). The promise of mediation in sport-related disputes. The International Sports Law Journal. 2017. № 16(3). – P. 131-154. doi:10.1007/s40318-016-0101-4.