

УДК 34

DOI: 10.34670/AR.2020.28.82.008

Процедура медиации. Функции, типы и стадии медиации

Новиков Алексей Валерьевич

Доктор педагогических наук,
кандидат юридических наук,
профессор,
главный научный сотрудник,

Научно-исследовательский институт Федеральной службы исполнения наказаний России,
125130, Российская Федерация, Москва, ул. Нарвская, 15-а;
профессор кафедры уголовного права,
Астраханский государственный университет,
414056, Российская Федерация, Астрахань, ул. Татищева, 20-а;
профессор кафедры гражданского права,
Российская таможенная академия,
140009, Российская Федерация, Люберцы, просп. Комсомольский, 4;
e-mail: novikov.pravo@mail.ru

Слабкая Диана Николаевна

Научный сотрудник,
Научно-исследовательский институт Федеральной службы исполнения наказаний России,
125130, Российская Федерация, Москва, ул. Нарвская, 15-а;
e-mail: sdn10.70@mail.ru

Аннотация

На сегодняшний день, с развитием гражданско-правовых отношений, появляется огромное количество споров и конфликтов, большую часть которых приходится решать в судебном порядке (гражданское производство), что в свою очередь, приводит к сильной загрузке судов различных инстанций. Для снятия и без того высокой загруженности судебной системы, архиважным механизмом является институт медиации, который позволяет решать споры и конфликты в досудебном порядке и обладает не меньшей эффективностью, чем судебное разбирательство, а кроме того способствует разгрузке системы принудительного исполнения судебных решений. Медиация, предлагает ускоренную и упрощенную систему защиты прав и законных интересов граждан. Часть, рассматриваемых в судах споров, как пример иски на небольшие суммы, вполне могли быть урегулированы во внесудебном или досудебном порядке, с помощью медиации.

Для цитирования в научных исследованиях

Новиков А.В., Слабкая Д.Н. Процедура медиации. Функции, типы и стадии медиации // Вопросы российского и международного права. 2021. Том 11. № 1А. С. 48-54. DOI: 10.34670/AR.2020.28.82.008

Ключевые слова

Процедура медиации, участие посредника, альтернативная процедура урегулирования споров, обоюдное согласие, независимость посредника.

Введение

Медиация – это один из альтернативных способов урегулирования конфликтов. Для решения конфликта необходима третья сторона или лицо, не заинтересованное в данном споре, которое по факту, обладает полным нейтралитетом по отношению к сторонам конфликта, таким лицом выступает медиатор. Он организует коммуникацию между сторонами конфликта, создаёт комфортное поле для переговоров, вырабатывает и оценивает различные варианты решения возникшей ситуации.

Основная часть

Впервые в Российской Федерации на государственном уровне об институте медиации было заявлено на первой международной конференции "Медиация. Новый шаг на пути построения правового государства и гражданского общества" в 2005 г.

После вступления в силу 1 января 2011 года специального закона, Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», институт медиации вышел на новый уровень.

В процессе своей работы медиатор (независимый посредник) выполняет следующие функции:

1. Аналитическое сопровождение.

При решении конфликтных ситуаций медиатор заслушивает все стороны конфликта и синтезирует наличие существенных проблем, на основе полифункционального анализа конфликта. Данное определяет необходимость обладания медиатором сильными аналитическими способностями.

В научной литературе выделяют два мнения:

первое, исполняя аналитическую функцию, медиатор должен обладать соответствующими знаниями о предмете спора или познаниями в той сфере, в которой конфликт обозначен;

второе, медиатор выступает организатором коммуникации, посредником между конфликтующими сторонами и специальными познаниями обладать не должен.

По наблюдению многих конфликтологов, как в России, так и за рубежом, наиболее эффективными являются медиаторы, имеющие специальные познания о предмете спора.

2. Аутентичная функция.

Без сомнения, для разрешения любого конфликта, даже бытового, необходимо умение не только слушать, но и слышать оппонента, а для медиатора это будет одной из главных функций. Выполняя данную функцию, медиатор обеспечивает коммуникативную связь для сторон спора, чтобы они поняли, что их услышали. Медиатор разделяет эмоциональную речь, выделяя в ней основные вопросы спора, интересы сторон в разрешении конфликта.

3. «Организаторская» функция.

Реализуя данную функцию, медиатор договаривается со сторонами о процедуре проведения переговоров, устанавливает базовые правила такой процедуры, также медиатор формирует

пространство для процесса по переговорам, реализуя установленные ранее базовые правила. Поддерживает профессионально-корректные взаимоотношения между сторонами конфликта, сохраняя свой нейтралитет. Объявляет перерывы и организует конфиденциальные беседы с каждой из сторон по необходимости.

4. «Созидательная» функция.

Генерируя различные решения и предложения, на основе проанализированного конфликта, медиатор может помочь сторонам найти выход из данного спора. Медиатор может аргументировано предложить свой вариант решения, но нельзя его навязывать сторонам. Конечное решение на основе предложений медиатора зависит только от уровня подготовки последнего. Также медиатор может помочь найти альтернативные решения или предложения по выходу из сложившейся спорной ситуации, удовлетворяющие все стороны.

5. «Просветительская» функция.

Реализуя эту функцию, медиатор даёт сторонам интересующую их информацию, либо помогает найти необходимую сторонам информацию, расширяя правовой кругозор конфликтующих сторон. Информация должна представлять собой только действительно подтвержденные факты. Важно, чтобы данная медиатором информация не содержала какой-либо косвенной информации, интерпретаций или уточнений. В случае возникновения проблем с неполнотой, различным толкованием предоставляемой информации, медиатор обязан указать на возможность обратиться к соответствующим первоисточникам, где стороны смогут получить в полном объеме достоверную информацию.

6. «Надзорно-инспекторская» функция.

При завершении медиации медиатор должен убедиться, что все стороны спора правильно и ясно понимают условия соглашения об итоговом решении конфликта. Стороны должны быть согласны с данным решением и способны исполнить обозначенные условия, в соответствии с принятым соглашением.

7. «Педагогическая» функция.

Медиатор инструктирует стороны о ведении переговоров с дальнейшей установкой на взаимодействие и сотрудничество между ними. Обучает видеть проблемы не только с позиции одной стороны конфликта, но и со стороны оппонента. Направляет на правильную организацию процесса переговоров и соблюдение базисных принципов сотрудничества в процессе разрешения конфликта.

Медиаторов, можно условно разделить на пять типов:

1. «Третейский судья». Данный тип обладает наибольшими возможностями и знаниями для разрешения конфликта. Третейским судьей рассматривается спор со всех сторон. Решение не обжалуется сторонами.

2. «Арбитр». Обладает наличием процессуальных возможностей и знаниями юриспруденции. Однако, в случае несогласия одной стороны спора с решением или не достижением взаимоприемлемого решения, имеют право обратиться к иному другому арбитру.

3. «Посредник». Абстрагированный участник, занимает нейтральное положение между сторонами спора. Обладает необходимыми специальными познаниями, для обеспечения беспристрастного и конструктивного разрешения конфликта, но итоговое решение спора процессуально принадлежит только сторонам конфликта.

4. «Помощник». Организует проведение переговоров, формирует профессиональную атмосферу для конфликтующих сторон по принятию консенсуса, участвует опосредовано в переговорах и не принимает каких-либо решений.

5. «Наблюдатель». Функционал помощника, наблюдение за ходом проведения переговоров и позиционирование своего присутствия в целях недопущения эксцессов по существующему спору, предотвращение фазы трансформации в более острый конфликт.

По отношению к первым двум вышепоименованным типам необходимо прибегать в случае надобности скорейшего разрешения спора, а также по факту острой стадии конфликта и (или) высокой неприязни конфликтующих сторон. К другим трём вышепоименованным типам, как правило, прибегают в случаях слабой выраженности напряжённости конфликта.

Процедура медиации, как процессуальное действие делится на основные этапы:

1. Подготовка к медиации. На данном этапе одна сторона или несколько сторон конфликта предлагают урегулировать спор путём медиации. В случае согласия всех участников стороны информируются о порядке проведения данной процедуры, расходах, которые они могут понести в ходе процесса медиации, а также дальнейшем развитии событий в рамках выбранной ими процедуры урегулирования конфликта. На данном этапе одна или несколько сторон спора могут отказаться от медиации, в таком случае, спор будет решаться в судебном порядке, гражданское судопроизводство в суде первой инстанции.

2. Проведение процедуры. На данном этапе независимое лицо – медиатор, организует переговоры между конфликтующими сторонами. Устанавливает истинные причины и мотивы конфликта, а стороны, в ходе проведения переговоров, обозначают свои условия и (или варианты) разрешения конфликта.

В свою очередь данный этап можно разделить на пять подпунктов: вводное слово, высказывание позиций, определение темы переговоров, согласование вопросов, требующих разрешения, а также отработка антиконфликтных конструкций в виде предложения по разрешению конфликта, а в последующем, оформление медиативного соглашения.

Вводное слово представляет собой знакомство сторон с медиатором, который в свою очередь доносит до конфликтующих сторон всю необходимую информацию о проведении данной процедуры, о порядке урегулирования конфликта, а также об особенностях и определённых процессуальных мерах организации процедуры по разрешению возникшего конфликта.

Высказывание позиций необходимо в первую очередь для того, чтобы конфликтующие стороны могли обозначить своё отношение к существу конфликта.

Определение существа темы переговоров (первоисточники спора), после высказывания позиций сторон, необходимо для чёткого определения последующего плана переговоров и урегулирования разногласий, возникших у сторон.

Предложения по разрешению конфликта необходимы для формирования корректных условий, удовлетворяющих все стороны. На данном этапе медиатор предлагает сторонам условия по урегулированию возникшего спора, а также вносит на рассмотрение альтернативные предложения по примирению сторон.

Итоговое оформление процедуры медиации закрепляет достигнутые в ходе переговоров условия, путём подписания соглашения. Данный документ обязательно должен содержать сведения о проведенной процедуре медиации, данные о медиаторе, взятые каждой стороной обязательства по исполнению соглашения и сроки исполнения таких принятых на себя обязательств.

3. Завершение. Является окончательным этапом процедуры медиации, предполагает примирение сторон и определяет дальнейшее развитие отношений между участниками конфликта.

Следует отметить, что законодательство Российской Федерации рассматривает процедуру медиации, как альтернативу судебному разбирательству, однако данная процедура не является обязательной. Так же закон определяет сферу применения процедуры медиации - урегулирование гражданских, семейных и трудовых споров. В случаях, когда результаты урегулирования спора посредством медиации могут затрагивать интересы третьих лиц либо публичные интересы, тогда данная процедура не допускается.

Заключение

На законодательном уровне стран Европейского союза процедура медиации закреплена, как обязательная, что позволяет разгрузить суды и отделить незначительные конфликты сторон от гражданско-правовых споров, требующих разбирательства в судебной инстанции.

Для гражданско-правового оборота в Российской Федерации законодательное закрепление процедуры медиации в обязательном порядке, позволило бы в ряде споров всесторонне объективно изучить предмет и существо спора. Медиатор, обладающий специализированными познаниями о природе спора и необходимым уровнем компетенций в сфере, в которой возник конфликт, в итоге может вынести более справедливое и независимое правоустанавливающее решение. Конечно, вопрос об обязательной процедуре медиации в РФ требует комплексного и полифункционального подхода, а также наполнения нормативной базы для такой процедуры. По нашему частно-научному мнению, необходимо на законодательном уровне закрепить статус медиатора, всех участников процесса медиации, структурировать права и обязанности каждого из участников и, безусловно определить сферу обязательного вменения процедуры медиации, т.е. какие споры попадали бы под данное досудебное урегулирование.

Библиография

1. Федеральный закон «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» от 27.07.2010 № 193-ФЗ // СПС КонсультантПлюс
2. Аболонин В. О. Судебная медиация: теория, практика, перспективы. М.: Инфотропик Медиа, 2014.
3. Алтухов Д.А., Развитие медиации в России: проблемы и перспективы // Медиация в современном мире: проблемы и перспективы развития: Материалы Всероссийской научно-практической конференции (Курск, 30 апреля 2019 года). – Курск: Юго-Запад. гос. ун-т, 2019. – 252 с.
4. Интернет-ресурс, <https://buryatia.arbitr.ru/node/2329>
5. Интернет-ресурс, <https://www.advgazeta.ru/novosti/plenum-vs-utverdil-reglament-provedeniya-sudebnogo-primireniya/>
6. Слабая Д.Н., Новиков А.В., Процедура медиации (медиативное соглашение) с участием несовершеннолетних лиц, совершивших противоправное деяние // Вопросы российского и международного права. 2019. Т. 9. № 9-1. С. 304-310.
7. Шестакова М. Верховный суд взялся за примирительные процедуры: появятся судебные примирители и медиация по административным делам //, «ЭЖ-Юрист» №05 (1006) 2018, <https://www.eg-online.ru/article/365791/>

Mediation procedure. Functions, types and stages of mediation

Aleksei V. Novikov

Doctor of Pedagogy, PhD in Law, Professor,
Chief Scientific Officer,

Scientific-Research Institute of the Federal Penitentiary Service of the Russian Federation,
125130, 15-a, Narvskaya str., Moscow, Russian Federation;

Aleksei V. Novikov, Diana N. Slabkaya

Professor at the Department
of Criminal Law,
Astrakhan State University,
4140546, 20-a, Tatishcheva str., Astrakhan, Russian Federation;
Professor at the Department
of Civil Law,
Russian Customs Academy,
140009, 4, Komsomolyskiy ave., Lyubercy, Russian Federation;
e-mail: novikov.pravo@mail.ru

Diana N. Slabkaya

Scientific Officer,
Scientific-Research Institute of the Federal Penitentiary Service of the Russian Federation,
125130, 15-a, Narvskaya str., Moscow, Russian Federation;
e-mail: sdn10.70@mail.ru

Abstract

Today, with the development of civil law relations, a huge number of disputes and conflicts appear, most of which have to be resolved in court (civil proceedings), which, in turn, leads to a heavy workload of courts of various instances. To remove the already high workload of the judicial system, the institution of mediation is an important mechanism, which allows resolving disputes and conflicts in a pre-trial order and is no less effective than judicial proceedings, and also helps to unload the system of enforcement of court decisions. Mediation offers an accelerated and simplified system for protecting the rights and legitimate interests of citizens. Some of the disputes considered in courts, as an example, claims for small amounts, could well have been settled out of court or out of court, with the help of mediation.

For citation

Novikov A.V., Slabkaya D.N. (2021) Protsedura mediatsii. Funktsii, tipy i stadii mediatsii [Mediation procedure. Functions, types and stages of mediation]. *Voprosy rossiiskogo i mezhdunarodnogo prava* [Matters of Russian and International Law], 11 (1A), pp. 48-54. DOI: 10.34670/AR.2020.28.82.008

Keywords

Mediation procedure, involvement of a mediator, alternative dispute resolution procedure, mutual consent, independence of the mediator.

References

1. Federal Law "On an alternative procedure for resolving disputes with the participation of a mediator (mediation procedure)" dated July 27, 2010 No. 193-FZ // ATP ConsultantPlus
2. Abolonin VO Judicial mediation: theory, practice, prospects. M.: Infotropic Media, 2014.
3. Altukhov D.A., Development of mediation in Russia: problems and prospects // Mediation in the modern world: problems and development prospects: Proceedings of the All-Russian Scientific and Practical Conference (Kursk, April 30, 2019). Kursk: South-West. state un-t, 2019. -- 252 p.
4. Internet resource, <https://buryatia.arbitr.ru/node/2329>

5. Internet resource, <https://www.advgazeta.ru/novosti/plenum-vs-utverdil-reglament-provedeniya-sudebnogo-primireniya/>
6. Slabkaya DN, Novikov AV, Mediation procedure (mediation agreement) with the participation of minors who have committed an unlawful act // Questions of Russian and international law. 2019. Vol. 9. No. 9-1. S. 304-310.
7. Shestakova M. The Supreme Court took up conciliation procedures: judicial conciliators and mediation in administrative cases will appear //, "EZh-Yurist" No. 05 (1006) 2018, <https://www.eg-online.ru/article/365791/>