

УДК 347.99874

DOI: 10.34670/AR.2019.44.5.034

Перспективы применения медиации в современной России

Корсаков Александр Николаевич

Соискатель кафедры философии и социологии,
Адыгейский государственный университет,
385016, Российская Федерация, Майкоп, ул. Первомайская, 208;
e-mail: alxkors@mail.ru

Аннотация

В статье рассматривается сущность процесса медиации, его роль в разрешении социальных конфликтах, вопросы становления института медиации в России, сложности и преимущества выстраивания эффективной системы его функционирования. Сам институт медиации в нашей стране актуализировался ввиду необходимости увеличения количества альтернативных механизмов урегулирования социальных конфликтов. Разработчики этого законопроекта отмечали, что медиация способна снизить напряженный фон в сфере гражданско-правовых отношений, связанных со спорными ситуациями. В то же время курс, взятый на формирование гражданского общества, подразумевает снижать нагрузку на судебную систему, чему способствует деятельность медиатора.

Одним из главных условий осуществления процедуры медиации выступает отсутствие состязательного начала, строгой регламентации, а также директивных полномочий медиатора. Конфликтующие стороны самостоятельно решают начать процедуру медиации, выбирают медиатора, а также определяют какие-либо устраивающие обе стороны правила проведения переговоров.

Для цитирования в научных изданиях

Корсаков А.Н. Перспективы применения медиации в современной России // Контекст и рефлексия: философия о мире и человеке. 2019. Том 8. № 5А. С. 182-188. DOI: 10.34670/AR.2019.44.5.034

Ключевые слова

Медиация, социальный конфликт, урегулирование споров.

Введение

Медиация в настоящее время востребована во всем мире. Выступая эффективным способом урегулирования конфликтов, медиация позволяет разгрузить судебную систему, а также выработать оптимальное разрешение споров. В Российской Федерации медиации впервые была актуализирована в законодательной базе в 2006 году, когда в Госдуму был введен проект закона «О примирительной процедуре с участием посредника (медиации)». Но этот документ не прошел первое чтение¹. Определение медиации в российском правовом поле было проведено Федеральным законом от 27.06.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)». В его рамках медиатор получил официальный статус посредника в урегулировании споров между сторонами, а медиация – функцию инструмента содействия выработки решения по существу спора.

Ряд специалистов склонны считать, что «использование примирительных процедур в разрешении конфликтов является инновационным в развитии юриспруденции в России, важным вкладом в укрепление правовой культуры российского общества, непременным условием успешного социально-экономического роста нашей страны»².

Основная часть

Процедура медиации может быть задействована во многих сферах социальной жизни граждан. Однако на сегодняшний день этот механизм сталкивается с рядом трудностей, что осложняет его применение. Одна из главных причин этого – недостаточно проработанные законодательные акты в сфере функционирования медиационных механизмов. Также немаловажен тот факт, что большая часть населения попросту не осведомлена о наличии, возможностях и легитимности процедуры медиации. Еще один осложняющий применение механизмов медиации фактор – это отсутствие однозначности в определении понятия медиации, что, в свою очередь, объясняется широтой возможностей и сфер применения этой процедуры. Официально определение медиации закреплено в п. 2 ст. 2 Федерального закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»: «процедура медиации – способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения»; здесь же дается определение медиатора: «медиатор, медиаторы – независимое физическое лицо, независимые физические лица, привлекаемые сторонами в качестве посредников в урегулировании спора для содействия в выработке сторонами решения по существу спора»³. Однако специалисты отмечают недостаточность такого определения для однозначного понимания термина «медиация»⁴. В то же время такое определение необходимо прежде всего для определения места института медиации в сфере российского права и

¹ Феоктистов, А. В. Медиация как способ урегулирования конфликтов // Концепт. - 2014. - №27. - С. 51-55.

² Феоктистов, А. В. Медиация как способ урегулирования конфликтов // Концепт. - 2014. - №27. - С. 51-55.

³ Федеральный закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ (ред. от 23.07.2013) «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (с изм. и доп., вступающими в силу с 01.09.2013). КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_103038/c5051782233acca771e9adb35b47d3fb82c9ff1c/

⁴ См. напр., Калашникова, С. И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции. - М., 2011.

законодательства, а также для выработки направления его дальнейшего развития.

В российском праве выработаны несколько подходов к определению медиации и ее места в социальной жизни. Критерием дифференциации выступает значимость ролей медиатора и других участников процедуры медиации. Ряд исследователей (например, Х. Цилессен, В. Ф. Яковлев и т. д.) выступают за приоритетность роли посредника в урегулировании спора. В. Ф. Яковлев определяет механизм медиации как «деятельность специалиста по урегулированию спора в рамках переговоров спорящих сторон в целях заключения между ними мирового соглашения»⁵. Таким образом, здесь определяющим выступает деятельность медиатора и его роль в процедуре урегулирования спора.

Однако подобная ситуация приводит к тому, что остальные стороны урегулирования конфликта деактуализированы и их роль не рассматривается в качестве существенной. Тем не менее, именно стороны конфликта выступают инициаторами процедуры медиации, осуществляют выбор медиатора, а также в конце концов оценивают результаты процедуры медиации и в случае успеха подписывают удовлетворяющее всех соглашение. Роли остальных участников процедуры в большей степени отражены в рамках второго подхода к изучению медиации (Г. Фридманн, Д. Химмельстейн, Г. Похмелкин, К. Хаптал, Г. Мета и др.). Медиацию здесь определяют как «процесс, в ходе которого стороны конфликта, при содействии нейтрального посредника определяют проблемы, выявляют пути их решения, проводят анализ вариантов завершения конфликта, выбирают наиболее подходящий вариант разрешения спора, который бы соответствовал интересам обеих сторон»⁶.

Практикующий специалист К. Хаптал отмечает, что «в медиации наиболее важным является то, что власть над конфликтом отдана людям, у которых есть конфликт. Потому что процесс роста принадлежит им, и они должны его пережить»⁷. Само содержание понятия «медиация» в современной исследовательской литературе также может различаться в зависимости от сферы приложения этой процедуры. С точки зрения нормативного подхода медиация представляет собой одно из мирных средств разрешения конфликтов⁸. Функциональный подход трактует медиацию как набор тактических приемов, которые направлены на достижение согласия по конфликтному вопросу⁹. Д. В. Калашников, рассматривая медиацию как коммуникативный процесс, определяет ее как «процесс трехсторонних переговоров и обмена информацией, ведущий к выгодному компромиссу сторон спора»¹⁰. Р. Фишер определяет медиацию как консультативный вариант разрешения конфликта¹¹. А в работе Д. Дэна медиация определяется

⁵ Яковлев, В. Ф. Закон свободного примирения // Медиация и право. - 2006. - № 1. - С. 13.

⁶ Модестов, В. А., Модестова, А. В. Понятие и сущность медиации в современной России // Молодежь и наука: сборник материалов VI Всероссийской научно-технической конференции студентов, аспирантов и молодых ученых. - Красноярск: Сибирский федеральный университет, 2011. URL: <http://conf.sfu-kras.ru/sites/mn2010/section10.html>

⁷ Модестов, В. А., Модестова, А. В. Понятие и сущность медиации в современной России // Молодежь и наука: сборник материалов VI Всероссийской научно-технической конференции студентов, аспирантов и молодых ученых. - Красноярск: Сибирский федеральный университет, 2011. URL: <http://conf.sfu-kras.ru/sites/mn2010/section10.html>

⁸ Правовые системы стран мира: Энциклопедический справочник / под ред. А. Я. Сухарева. - М., 2003.

⁹ Запрудский, Ю. Г. Социальный конфликт (политологический анализ) / Ю. Г. Запрудский. - Ростов на/Д., 1992.

¹⁰ Калашников, Д. В. Переговорный метод управления конфликтом / Д. В. Калашников // Социологические исследования. - 1998. - № 5. - С. 27.

¹¹ Фишер, Р. Путь к согласию или переговоры без поражения / Р. Фишер, У. Юри. - М., 1992. - С. 160.

с точки зрения психологического подхода как «метод разрешения конфликта, в ходе которого происходит его переосмысление и устранение причин его возникновения»¹².

В самой сути медиации лежит желание конфликтующих сторон уладить спор, прийти к удовлетворяющему всех решению, что позволит им снять эмоциональное напряжение и наладить конструктивный диалог. Результатом этой процедуры выступает соглашение, которое может быть как устным, так и письменным. Однако заключение этого соглашения происходит без непосредственного участия третьей нейтральной стороны – медиатора. Исследователь Е. Н. Иванова определяет медиацию как «метод, где стороны управляют и владеют как самим процессом, так и его результатом»¹³.

Исследователи выделяют ряд характеризующих медиацию признаков. В первую очередь это обязательное условие нейтральности медиатора, который не должен быть связан интересами какой-либо из сторон конфликта. Также конфликтующие стороны должны проявлять активность в процедурных моментах медиации, таких как выбор посредника, обсуждение проблемы, приведение аргументов и непосредственно выработка, устраивающего всех решения. Так как медиация предполагает нахождение удобного всем решения, то и варианты этих решений могут предлагать обе стороны. Функция медиатора при этом подразумевает также создание конструктивной и психологически комфортной обстановки, используя всевозможные средства смягчения дискуссии. Переговорный процесс представляет собой фундамент медиации, а ключевая роль медиатора – направление переговоров в нужное русло, организация процедуры обсуждения на основе партнерства и сотрудничества, мотивация конфликтующих сторон на поиск конструктивных решений. Немаловажен тот факт, что переговоры могут быть остановлены в любой момент по инициативе конфликтующих сторон, которые, не получив желаемого результата, могут в дальнейшем обратиться в судебные органы.

Выступая одним из способов разрешения конфликтов, медиация имеет преимущества перед судебным разрешением споров. В первую очередь важен тот факт, что в судебном процессе всегда есть проигравший, поэтому ни одна из конфликтующих сторон не может быть уверена в достижении необходимого ей результата. В то же время судебный процесс менее подконтролен и зачастую зависит не только от профессиональных факторов, но и от случайных, таких как личностные качества специалистов правовой сферы, представляющих интересы сторон, количество собранных доказательств, умение находить аргументы и т. п. Медиация же представляет такой процесс примирения, при котором стороны самостоятельно вырабатывают удовлетворяющий их результат. Еще одно отличие медиации от судебного решения – это остающаяся неопределенность после вынесения судебного решения, так как процедурно любой вердикт может быть обжалован в вышестоящей инстанции. Если же стороны приходят к соглашению в процессе медиации, то шанс, что кто-то пойдет на попятную, значительно ниже.

Также не стоит забывать о том факте, что судебный процесс требует определенных обязательных расходов (государственные пошлины, платные экспертизы, услуги адвоката, оплата командировочных и пр. судебные издержки). Часть этих затрат ложится на плечи государству, часть – на конфликтующие стороны. Поэтому судебное разбирательство

¹² Дэна, Д. Преодоление разногласий: как улучшить взаимоотношения на работе и дома / Д. Дэна. - СПб, 1994. - С. 35.

¹³ Иванова, Е. Н. Медиация как альтернативный суду способ разрешения конфликтов // Развитие альтернативных форм разрешения правовых конфликтов. - Ч. 1. - Саратов, 1999. - С. 28.

представляется затратным по сравнению с использованием альтернативных процедур, таких как медиация, которая способна значительно сократить расходы. Еще один фактор – временные затраты. Альтернативные способы разрешения конфликтов позволяют существенно сэкономить время, так как процесс судопроизводства сам по себе может длиться от полугода и более. К тому же есть существенное различие в формировании перспектив сотрудничества конфликтующих сторон. В случае судебного разбирательства конфликт зачастую не имеет психологического разрешения, а лишь переходит на иную – более высокую стадию напряжения. Процедура же медиации способствует выстраиванию партнерских отношений, помогая формировать доверительную атмосферу для продолжения сотрудничества.

Альтернативные процедуры разрешения социальных конфликтов во всех сферах общества способствуют снижению нагрузки на суды. Отмечаемая специалистами тенденция роста количества обращений за судебной защитой экономической и хозяйственной сферах усиливает нагрузку на судебную систему, тем самым приводя к снижению качества работы судей, провоцируя нарушение судебного порядка. Исследователи отмечают: «В судебном порядке должны рассматриваться исключительно сложные дела, а все иные должны быть прекращены производством на стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Законодатель предоставил такую возможность в процессуальном законе и ее необходимо активно использовать»¹⁴.

Однако введение процедуры медиации в правовое поле России встречает ряд препятствий. Например, законом о медиации не определен перечень организаций, уполномоченных оказывать услуги посредничества, соответственно и отсутствует перечень требований к таким субъектам. Медиатор может входить в специализированные саморегулируемые социальные организации, в то же время за ним остается право на занятия иной профессиональной деятельностью, в том числе и связанной с правовой сферой. Здесь возникает почва для развития конфликта интереса. Таким образом, логичным решением было бы создание фирм, специализирующихся исключительно на медиационной и сопутствующей процедуре медиации деятельности (юридической, научно-исследовательской и т. п.) и входящих в саморегулируемые организации медиаторов с выстроенным этическим кодексом профессии. Еще одна проблема, с которой сталкивается введение процедуры медиации в правовое поле, – это добровольность ее применения. Если в западных и американских странах медиация организована на добровольных началах, то российские реалии на настоящий момент не готовы к подобному внедрению и калькирование процесса в данном случае не оправданно.

Заключение

Сегодня закон о медиации не прописывает процедуру и технику ее проведения, оставляя эти вопросы предметом соглашения граждан – участников процедуры медиации. Однако по мнению экспертов, целесообразно прописать в законе типологию посреднической деятельности, хотя бы в том виде, в котором она определена в зарубежной практике: переговоры, содействующая медиация, оценочная медиация и т. п. К тому же актуальна проблема компетентности медиаторов, отсутствие гарантии их независимости. Существующая система подготовки медиаторов представляет собой дорогие и короткие курсы. Однако медиатор должен иметь

¹⁴ Феоктистов, А. В. Медиация как способ урегулирования конфликтов // Концепт. - 2014. - №27. - С. 51-55.

специальное, комплексное и более длительное образование, связанное с психологической и юридической сферами общества. Лицо же, которое не обладает профессиональными навыками медиатора, конечно может выступить в качестве неформального посредника, содействуя урегулированию конфликта, однако подобная помощь не может быть расценена как регламентированная законом деятельность медиатора, а представляет собой лишь бытовую деятельность субъектов.

Библиография

1. Дэна Д. Преодоление разногласий: как улучшить взаимоотношения на работе и дома / Д. Дэна. СПб, 1994.
2. Запрудский Ю.Г. Социальный конфликт (политологический анализ) / Ю.Г. Запрудский. Ростов на/Д., 1992.
3. Иванова Е.Н. Медиация как альтернативный суду способ разрешения конфликтов // Развитие альтернативных форм разрешения правовых конфликтов. Ч. 1. Саратов, 1999.
4. Калашников Д.В. Переговорный метод управления конфликтом // Социологические исследования. 1998. № 5. С. 27.
5. Калашникова С.И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции. М., 2011.
6. Модестов В.А., Модестова А.В. Понятие и сущность медиации в современной России // Молодежь и наука: сборник материалов VI Всероссийской научно-технической конференции студентов, аспирантов и молодых ученых. Красноярск: Сибирский федеральный университет, 2011. URL: <http://conf.sfu-kras.ru/sites/mn2010/section10.html>
7. Правовые системы стран мира: Энциклопедический справочник / под ред. А.Я. Сухарева. М., 2003.
8. Федеральный закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ (ред. от 23.07.2013) «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (с изм. и доп., вступающими в силу с 01.09.2013). КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_103038/c5051782233acca771e9adb35b47d3fb82c9ff1c/
9. Феоктистов А.В. Медиация как способ урегулирования конфликтов // Концепт. 2014. №27. С. 51-55.
10. Фишер Р. Путь к согласию или переговоры без поражения / Р. Фишер, У. Юри. М., 1992.
11. Яковлев В.Ф. Закон свободного примирения // Медиация и право. 2006. №1. С. 13.

Prospects for the use of mediation in modern Russia

Aleksandr N. Korsakov

Postgraduate,
Department of philosophy and sociology,
Adyge State University,
385016, 208, Pervomayskaya st., Maykop, Russian Federation;
e-mail: alxkors@mail.ru

Abstract

The article discusses the essence of the mediation process, its role in resolving social conflicts, the issues of establishing the institution of mediation in Russia, the complexity and benefits of building an effective system of its functioning. The very institution of mediation in our country was updated due to the need to increase the number of alternative mechanisms for resolving social conflicts. The developers of this bill noted that mediation can reduce the tense background in the field of civil law relations related to controversial situations. At the same time, the course taken to form a civil society implies reducing the burden on the judicial system, which is facilitated by the activities of the mediator.

One of the main conditions for the mediation procedure is the lack of adversarial principle, strict

regulation, as well as the decision-making powers of the mediator. The conflicting parties independently decide to start the mediation procedure, choose a mediator, and determine any rules of negotiations that suit both parties.

For citation

Korsakov A.N. (2019) Perspektivy primeneniya mediatsii v sovremennoi Rossii [Prospects of application of mediation in modern Russia]. *Kontekst i refleksiya: filosofiya o mire i cheloveke* [Context and Reflection: Philosophy of the World and Human Being], 8 (5A), pp. 182-188. DOI: 10.34670/AR.2019.44.5.034

Keywords

Mediation, social conflict, dispute resolution.

References

1. Dan D. (1994) Overcoming disagreements: how to improve relationships at work and at home D. Dan. SPb.
2. Zaprudsky Yu.G. (1992) Social conflict (political analysis). Yu.G. Zaprudsky. Rostov on D.
3. Ivanova E.N. (1999) Mediation as an alternative to the court a way to resolve conflicts. Development of alternative forms of resolution of legal conflicts. Part 1. Saratov.
4. Kalashnikov D.V. (1998) Negotiation method of conflict management. Sociological studies. №5. p. 27.
5. Kalashnikova S.I. (2011) Mediation in the sphere of civil jurisdiction. M.
6. Modestov V.A., Modestova A.V. (2011) The concept and essence of mediation in modern Russia // Youth and Science: a collection of materials of the VI All-Russian Scientific and Technical Conference of Students, Postgraduates and Young Scientists. Krasnoyarsk: Siberian Federal University. URL: <http://conf.sfu-kras.ru/sites/mn2010/section10.html>
7. (2003) Legal systems of the countries of the world: Encyclopedic Reference / ed. A. Ya. Sukharev. M.
8. Federal Law of 27.07.2010 No. 193-FZ (as amended on 07.23.2013) "On the alternative procedure for the settlement of disputes involving an intermediary (mediation procedure)" (as amended and added, effective from 01.09.2013). Consultant Plus. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_103038/c5051782233acca771e9adb35b47d3fb82c9ff1c/
9. Feoktistov A.V. (2014) Mediation as a way to resolve conflicts. Concept. №27. pp. 51-55.
10. R. Fisher. (1992) The path to agreement or negotiations without defeat. R. Fisher, W. Urey. M.
11. Yakovlev V.F. (2006) The Law of Free Reconciliation. Mediation and Law. №1. p. 13.