

Владимирский государственный университет

Т. В. КИВЛЕНОК

**ДОСУДЕБНОЕ И ВНЕСУДЕБНОЕ
УРЕГУЛИРОВАНИЕ СПОРОВ**

Учебно-практическое пособие

Владимир 2025

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Владимирский государственный университет
имени Александра Григорьевича и Николая Григорьевича Столетовых»

Т. В. КИВЛЕНОК

ДОСУДЕБНОЕ И ВНЕСУДЕБНОЕ УРЕГУЛИРОВАНИЕ СПОРОВ

Учебно-практическое пособие

Электронное издание



Владимир 2025

ISBN 978-5-9984-2011-5

© ВлГУ, 2025

УДК 347
ББК 67.410

Рецензенты:

Доктор юридических наук, профессор
зав. кафедрой теории и истории государства и права
Владимирского государственного университета
имени Александра Григорьевича и Николая Григорьевича Столетовых
И. Д. Борисова

Доктор юридических наук, доцент
начальник кафедры государственно-правовых дисциплин
юридического факультета Владимирского юридического института
Федеральной службы исполнения наказаний
полковник внутренней службы
Д. А. Ерин

Издается по решению редакционно-издательского совета ВлГУ

Кивленок, Т. В.

Досудебное и внесудебное урегулирование споров [Электронный ресурс] : учеб.-практ. пособие / Т. В. Кивленок ; Владим. гос. ун-т им. А. Г. и Н. Г. Столетовых. – Владимир : Изд-во ВлГУ, 2025. – 157 с. – ISBN 978-5-9984-2011-5. – Электрон. дан. (1,31 Мб). – 1 электрон. опт. диск (CD-ROM). – Систем. требования: Intel от 1,3 ГГц ; Windows XP/7/8/10 ; Adobe Reader ; дисковод CD-ROM. – Загл. с титул. экрана.

Представлен учебный материал, рассматриваемый в рамках дисциплины «Досудебное и внесудебное урегулирование споров», в котором раскрываются проблемы досудебного и внесудебного разрешения конфликтных ситуаций. Включает краткий теоретический материал, вопросы, практическое задание к каждой теме, итоговый тест и рекомендательный библиографический список.

Предназначено для студентов вузов всех форм обучения направлений подготовки 40.03.01 – Юриспруденция, 40.05.04 – Судебная и прокурорская деятельность.

Рекомендовано для формирования профессиональных компетенций в соответствии с ФГОС ВО.

Библиогр.: 70 назв.

ISBN 978-5-9984-2011-5

© ВлГУ, 2025

ПРЕДИСЛОВИЕ

Книга содержит учебный материал, призванный подготовить студентов к разрешению правовых конфликтов во внесудебном порядке с целью применения приемов и способов разрешения споров, возникающих в гражданских и других видах правоотношений, с позиции обоюдного интереса сторон на основании законов и здравого смысла без участия в урегулировании спора государственных органов.

Издание имеет своей целью четко обозначить круг вопросов, раскрываемых в специальном курсе «Досудебное и внесудебное урегулирование споров», освоение которых составляет одну из важнейших задач обучения по дисциплинам «Семейное право», «Гражданский процесс», «Арбитражный процесс», «Административное судопроизводство».

Благодаря обширному блоку актуальной теории управления конфликтами и практических заданий обучающимся дается возможность наиболее эффективно подготовиться к урегулированию правовых споров. Пособие будет действенным средством подготовки юристов и психологов в области урегулирования конфликтов в досудебном и внесудебном порядке.

ВВЕДЕНИЕ

В соответствии со ст. 45 Конституции Российской Федерации каждый гражданин вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом. Действующее законодательство заложило набор средств и механизмов, образующих процедуры разрешения и внесудебного урегулирования споров, возникающих между субъектами правоотношений.

В 2010 году были приняты Федеральный закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (далее – Закон о медиации) и Федеральный закон «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)"».

Изменены положения Арбитражного процессуального и Гражданского процессуального кодексов РФ. Законодательство в сфере рекламы дополнено положениями о деятельности по обеспечению проведения процедуры медиации.

Активное использование внесудебных и досудебных способов урегулирования споров вызвано рядом факторов: высокой загруженностью традиционных судов; относительно низким уровнем затрат по сравнению с процедурой судебного разбирательства; конфиденциальным характером процедур; желанием участников конфликтов иметь больший контроль над выбором лиц, которые будут урегулировать их спор, и др.

В пособии всесторонне и полно рассмотрены вопросы досудебного и внесудебного урегулирования споров, определяющие и конкретизирующие понятие и виды альтернативных способов разрешения конфликтов, особенности их применения, которые способствуют реализации права на защиту законных интересов граждан и юридических лиц.

Раздел 1. ПОНЯТИЕ И ФОРМЫ ДОСУДЕБНОГО И ВНЕСУДЕБНОГО УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ

Тема 1. Внесудебные способы разрешения споров: понятия, виды

План

1. Подходы к разрешению споров.
2. История развития альтернативного разрешения споров.
3. Альтернативные формы разрешения правовых конфликтов.

1. Подходы к разрешению споров

Исторически сложились три основных подхода к разрешению споров и конфликтов: с позиции силы, с позиции права и с позиции интересов.

Суть подхода с позиции силы состоит в том, что одна (или несколько) сторон подавляется за счет перевеса другой в силе. Это может быть физическая сила, численное или техническое превосходство, деньги или деловой статус и т. д. Такой подход дает быстрое решение проблемы и обеспечивает достижение результата.

При этом подход с позиции силы:

- нарушает отношения и порождает желание отомстить;
- требует много ресурсов и может привести к их истощению; в случае изменения баланса сил – к проигрышу;
- провоцирует применение негуманных, а порой и нечестных способов борьбы;
- приемлем в экстремальных по опасности или срочности ситуациях, при неэффективности других подходов, при высокой значимости результата и незначимости отношений.

Второй подход к разрешению споров – с позиции права. Это может быть применение закона в суде, арбитраже или третейском суде каких-либо инструкций, нормативов, правил. Кроме того, этот подход может включать в себя и оказание давления, используя процедуру исполнительного производства, традиции делового оборота, профессиональные и этические стандарты.

Подход с позиции права:

- обеспечивает равенство сторон перед законом;
- более справедлив и предсказуем, основан на рациональных договоренностях;
- может быть использован, если спорная ситуация явно подпадает под юридические нормы, а другие способы ее разрешения неэффективны;
- может создавать серьезные проблемы в ситуациях, когда важно сохранить добрые отношения, когда нет четких юридических норм и судебной практики.

Судебное разбирательство изначально предполагает противостояние сторон и часто еще больше нарушает отношения между ними. Нередко вынесение судебного решения не означает действительного разрешения конфликта, а, напротив, может спровоцировать его эскалацию. Не только проигравшая, но и выигравшая сторона бывает не удовлетворена достигнутым результатом.

Третий подход к разрешению конфликтов – с позиции интересов. Для того чтобы разрешить спор, стороны стараются определить, что послужило основанием для возникновения спора, и по возможности удовлетворить те интересы, которые были ущемлены. Наиболее распространенные способы разрешения споров с позиции интересов – это переговоры и посредничество (медиация).

Подход с позиции интересов:

- ориентирован, скорее, на категориальную посылку, что именно каждая из сторон понимает под справедливостью, чем на юридические законы, прецеденты и правила;
- позволяет использовать разные стили ведения переговоров: либо переговоры на уровне позиций (позиционный торг) с использованием стратегии «выигрыш – проигрыш», либо переговоры на уровне принципиальных интересов (интегративные переговоры) с использованием стратегии «выигрыш – выигрыш»;
- облегчает разрешение спора между сторонами на основе переговоров с участием непредубежденного нейтрального посредника (медиатора);
- обеспечивает достижение сторонами спора взаимоприемлемого соглашения; помогает сохранить или восстановить отношения, которые будут или должны быть продолжены в будущем.

2. История развития альтернативного разрешения споров

Первой страной, где начали осуществляться различные программы по развитию альтернативного разрешения споров (АРС), традиционно считаются США. Основными целями таких программ были разгрузка правоохранительной системы и облегчение для сторон процедуры урегулирования споров. Инициаторами и активными участниками реализации программ выступали общественные и религиозные организации. Таким образом, альтернативное разрешение споров в США появилось в начале 1970-х гг. как инициатива «снизу», что в дальнейшем предопределило децентрализацию правового регулирования. В некоторых штатах программы были поддержаны местными властями, в результате чего в их осуществление были вовлечены и суды. Распространение медиации в США можно разделить на три периода:

1) сначала у населения возникла потребность во внесудебной процедуре разрешения споров как альтернативе судебному процессу;

2) затем в политологии и юриспруденции была признана данная необходимость и разработаны методы медиации как самостоятельной и четко структурированной услуги;

3) предоставляемые услуги оказались интересными и для тех участников конфликта, которые первоначально не были заинтересованы в альтернативных способах разрешения споров. В результате посредничество и его профессиональная форма – медиация стали одним из основных элементов американской культуры.

В настоящее время федеральное регулирование АРС осуществляется в США посредством модельного акта – Единообразного закона о посредничестве 2001 года.

Довольно активно АРС развивается в странах с англосаксонской правовой системой – в Канаде, Индии. В Индии концепция посредничества впервые была закреплена в Акте о промышленных спорах. На примирителей, назначенных в соответствии с разд. 4 Акта, была возложена «обязанность посредничества и поощрения урегулирования промышленных споров». В 1987 г. был принят Акт об органах правовой помощи, в соответствии с которым был учрежден Национальный орган правовой помощи, патронируемый председателем Верховного суда. Среди прочего данный орган должен «поощрять разрешение споров посредством переговоров, арбитража и примирения». В 1996 г. был принят Акт об арбитраже и примирении.

В странах Западной Европы первые специальные законы об альтернативном разрешении споров появились лишь в 1990-х гг. (во Франции, Италии), в некоторых странах они пока отсутствуют. Тем не менее процесс внедрения альтернативных способов разрешения споров развивается практически везде. В Германии вплоть до конца 1990-х гг. общий интерес к альтернативным способам разрешения споров был относительно скромным, посредничество применялось преимущественно в спорах о разводе. Интерес к альтернативному разрешению споров возник в 1979 г. на ежегодном конгрессе судей в Эссене. В 1981 г. Верховным судом было отмечено, что эффективность судебной системы, возможно, удастся повысить при помощи альтернативных способов разрешения споров, особенно медиации. В 1999 г. федеральный парламент принял законодательство, позволяющее германским землям вводить обязательное судебное посредничество.

Специальные законы об альтернативном разрешении споров уже приняты и на постсоветском пространстве (например, в Белоруссии и Молдавии). В Киргизии в 2002 г. был принят Закон «О судах аксакалов», особо подчеркивающий связь данного института с обычаями и традициями народов Киргизии. Значение данного института для удаленных от региональных центров сельских территорий, где нет квалифицированных юристов и отсутствует доступ населения к правовой информации, оценивается как чрезвычайно высокое.

Россия также не оставалась в стороне от общемировых тенденций в этой сфере, тем более что испокон веков традиционно широко применялись такие формы разрешения споров, как третейское разбирательство, с XIX века – мировые суды, в XX веке – такие подходы, как претензионный порядок, разного рода примирительные и согласительные комиссии. Вместе с тем как таковой системы альтернативного разрешения споров (АРС) до последнего времени не было. Возникновение современного этапа системного развития АРС в Российской Федерации можно отнести к началу 2000-х годов.

3. Альтернативные формы разрешения правовых конфликтов

В современном мире в последнюю четверть XX века активно развиваются альтернативные способы разрешения споров. Причинами этого являются прежде всего стремительные социально-экономические изменения, глобализация, движущийся нарастающими темпами

процесс миграции. Столь динамичное развитие альтернативных способов разрешения споров, распространение и востребованность, в частности, медиации рассматриваются как ответ на вызовы современной общественно-экономической эволюции. Недаром в последние годы все чаще аббревиатуру АРС расшифровывают как «адекватные способы разрешения споров».

Альтернативные способы урегулирования споров – совокупность процедур, способствующих внесудебному разрешению споров (конфликтов).

Несмотря на определенное сопротивление, альтернативные методы урегулирования споров в последние годы получили широкое признание как среди общественности, так и среди юристов в США, Европе, Австралии и начинают проникать в правоприменительную практику азиатских стран.

Рост популярности альтернативного урегулирования споров вызван рядом факторов:

- высокой загрузкой традиционных судов;
- относительно низким уровнем затрат по сравнению с процедурой судебного разбирательства;
- конфиденциальным характером процедур и др.

Альтернативные методы разрешения гражданско-правовых и даже уголовно-правовых споров поощряются в государствах как англосаксонской, так и континентальной системы права. Это способствует развитию новых юридических специальностей (медиаторы, третейские судьи), часть которых успешно осваивается адвокатами.

Преимущества АРС:

- 1) оперативность;
- 2) отсутствие публичности;
- 3) зачастую добровольное разрешение споров;
- 4) возможность самостоятельного выбора лиц, рассматривающих и разрешающих спор;
- 5) невысокие материальные расходы;
- 6) большая вероятность сохранения дружеских и партнерских отношений;
- 7) отсутствие жестких процессуальных форм.

К основным альтернативным формам относятся:

- переговоры (negotiation), представляющие собой урегулирование спора непосредственно сторонами без участия иных лиц;
- посредничество (mediation), означающее урегулирование спора с помощью независимого нейтрального посредника, который содействует сторонам в достижении соглашения;
- третейский суд (arbitration) – разрешение спора с помощью независимого нейтрального лица – арбитра (или группы арбитров), который уполномочен вынести обязательное для сторон решение.

Collaborative law – термин, не имеющий русскоязычного аналога, означает процедуру совместной выработки условий урегулирования споров при прекращении брака.

Темы для самостоятельного изучения

1. Дать понятие альтернативного разрешения спора.
2. Описать формы альтернативного разрешения споров.
3. Проанализировать нормативно-правовое регулирование альтернативного рассмотрения споров в Российской Федерации.

Практические задания

1. Решите тест

Что понимается под альтернативным рассмотрением споров:

- а) совокупность процедур, способствующих внесудебному разрешению споров (конфликтов);
- б) совокупность юридических норм, регулирующих порядок ведения переговоров.

Подход к разрешению споров с позиции права означает:

- а) применение законов и подзаконных актов в суде, арбитраже или третейском суде;
- б) удовлетворение ущемленных интересов.

2. На основании прочитанного и дополнительного материала сформулируйте и обоснуйте собственную позицию относительно сути подходов с позиции силы, с позиции права и с позиции интересов.

3. Составьте схему «Альтернативные формы разрешения правовых конфликтов».

4. Напишите эссе (реферат/статью) «Нормативное регулирование альтернативного разрешения споров».

Тема 2. Основные формы разрешения конфликтов: переговоры, третейский суд (арбитраж)

План

1. Понятие и правовая природа переговоров.
2. Основные виды переговоров.
3. Модели переговоров: переговоры-сотрудничество и переговоры-соперничество.
4. Стратегия переговоров.
5. Стадии (этапы) переговоров.
6. Понятие третейского суда.
7. Компетенция третейского суда.
8. Ведение арбитража.

1. Понятие и правовая природа переговоров

Самый распространенный способ разрешения споров с позиции интересов – это переговоры, которые определяются как процесс поиска соглашения между людьми через согласование их интересов.

С. Г. Резник писал: «Переговоры – это сложный процесс, участники которого вступают в различные взаимоотношения, используя при этом разные приемы влияния друг на друга».

Определяют два основных назначения переговорного процесса: разрешение возникшего спора и определение направлений сотрудничества.

Прежде всего переговоры – это общение сторон в целях достижения обоюдовыгодного соглашения в спорном вопросе. Суть переговоров заключается в единстве взглядов людей на достижение нужного результата в интересах всех участников переговоров.

Объектом переговоров является предмет спора, который стороны могут проанализировать в ходе переговоров или убедиться в его незначительности.

Любые переговоры преследуют какую-либо цель. В этом состоит их главное отличие от обмена мнениями, которое не дает никакого результата. Основная цель конструктивных переговоров – это достижение взаимовыгодного для их участников соглашения, т. е. такого решения проблемы, которое удовлетворяет все участвующие в нем стороны.

Предметом переговоров выступают обозначенные предложения

участников переговорного процесса, определенные объекты, являющиеся спорными для оппонентов, например покупка (либо продажа) товара, наем жилого помещения, аренда имущества, приобретение недвижимости и др.

Сотрудничество сторон в ходе переговорного процесса возможно осуществить на основе исключительно совпадающих интересов в достижении необходимого результата и готовности участников к обсуждению. При этом немаловажную роль играет готовность оппонентов идти на разумные уступки, соизмерять их с точки зрения своей выгоды. Для этого стороны должны владеть всесторонней информацией о созданной конфликтной ситуации, понимать и правильно ее оценивать.

2. Основные виды переговоров

Конфликтологи выделяют два вида переговоров: ведущиеся в рамках конфликтных отношений и в условиях сотрудничества. При этом переговоры, ориентированные на сотрудничество, не исключают того, что у сторон могут появиться разногласия и на этой почве возникнет конфликт. Но возможна и противоположная ситуация, когда после урегулирования конфликта бывшие соперники начинают сотрудничать.

Для характеристики переговоров используются следующие категории:

- модели переговоров;
- стратегия и тактика переговоров;
- стили переговоров;
- стадии переговоров.

3. Модели переговоров: переговоры-сотрудничество и переговоры-соперничество

Под моделью понимают совокупность определенных стандартов поведения и взаимоотношений, которые принимаются за основу в переговорах.

В основном выделяют две модели переговоров:

1. Переговоры-сотрудничество

Цели: достижение компромисса.

Переговоры-сотрудничество основаны на взаимных уступках: уступки, сделанные одной стороной, порождают моральную обязанность

для подобного поведения другой стороны. Эта модель достаточно уязвима, так как в один из моментов одна из сторон может отказаться пойти на уступку, и тогда переговоры заходят в тупик.

2. Переговоры-соперничество

Цели: стремление участников урегулировать спор в свою пользу.

Основаны на психологическом давлении, агрессивном поведении, обвинительной позиции.

Опасение, уязвимость: опасение в злоупотреблении давлением. Если оно становится чрезмерным, то «слабая» сторона отказывается от продолжения переговоров и идет в суд.

По общей рекомендации первую модель предлагается использовать в простых делах, вторая модель может быть продуктивнее в сложных спорах с крайне противоречивыми позициями сторон.

В рамках того или иного типа (модели) определяется стратегия поведения во время переговоров.

4. Стратегия переговоров

Выделяют две стратегии переговоров.

1. Состязательная.

Суть: каждый участник акцентирует внимание только на своих проблемах и интересах. Причем выигрыш для одной стороны означает проигрыш для другой. Характерны жесткая позиция, высокая степень напряженности, эмоциональное давление.

Больше подходит для модели поведения «соперничество», однако применяется и в модели «сотрудничество».

2. Интеграционная.

Суть: восприятие разногласий по спору как общей проблемы, разрешаемой совместно с учетом взаимных интересов; «беспроигрышная игра». Обсуждение общих интересов и вариантов урегулирования спора.

Подходит в основном для модели поведения «сотрудничество», однако применяется и для модели «соперничество».

Одно из различий в стилях ведения переговоров представляется особенно важным. Переговоры могут проходить на уровне позиций (позиционный торг) или на уровне принципиальных интересов (интегративные переговоры). В первом случае стороны торгуются, т. е. каждая из сторон видит ситуацию как выигрыш – проигрыш, чтобы ей выиграть, другая сторона должна проиграть. Даже если они приходят к

идеальному компромиссу, где каждая из сторон уступила поровну, ни одна из них не удовлетворяет свои интересы полностью.

Однако возможна и другая стратегия, когда стороны отстаивают не свои позиции, а обращаются к тем принципиальным, более глубоким интересам, средством удовлетворения которых и должны служить эти позиции. При таком подходе возможно найти большое количество других способов удовлетворения тех же интересов, помимо отстаивания позиций. Среди этих способов нередко обнаруживаются те, которые устраивают обе стороны. Это можно назвать стратегией «выигрыш – выигрыш».

Есть различия в семейном, социальном и культурном фоне, в условиях развития, в личностных характеристиках, установках и ценностях, в умении эффективно общаться, в интеллекте, способности к пониманию и т. д.

Стратегия как основная линия поведения и стили переговоров имеют свое специфическое преломление на отдельных этапах переговоров, поэтому еще одной важной категорией, которая исследуется в теории, являются стадии переговоров.

5. Стадии (этапы) переговоров

Четыре стадии (этапа) переговоров отражают динамику переговоров и позволяют рассматривать их как определенный механизм, функционирующий по своим правилам.

Подготовительный этап переговоров – это определение места и времени проведения переговоров, определение того, с кем предстоит вести переговоры, возможности и полномочия лица, формулирование своих интересов, прогнозирование целей, продумывание возможных вариантов хода переговоров, выбор одежды, в которой вы пойдете на переговоры.

1. Ориентация и определение позиции в споре.

Ориентация – ознакомление с контрагентом и его позицией. Задача: получить как можно больше информации друг о друге и о сущности разногласий (предыдущий опыт, квалификация, деловая репутация, обмен письмами, знакомство, невербальное общение, внешний вид). Установление собственной позиции в споре и ее пределов.

2. Непосредственное урегулирование разногласий.

Включает два элемента: аргументацию и предложения об уступках.

Уступки в переговорах рассматриваются как основное средство, с помощью которого возможно достижение соглашения. Если в интеграционном процессе стороны делают свои уступки поочередно, то в состязательном процессе каждый участник процесса желает как можно меньше уступить и как можно больше получить.

На этой стадии необходимо уметь слушать, задавать вопросы (закрытые, открытые), владеть техниками ведения переговоров (активное слушание, перефразирование, вентилирование эмоций, выявление интересов, мозговой штурм, тест на реальность, адвокат дьявола, дробление проблемы) и т. д.

3. Достижение компромисса или недостижение компромисса.

На этом этапе либо принимается последнее предложение и достигается компромисс, либо участники отказываются от уступок и переговоры заходят в тупик, либо могут прибегнуть к иным видам АРС (например, третейский суд).

4. Обсуждение и оформление достигнутого соглашения (заранее или во время переговоров).

Формы обсуждения и оформления:

- договор с взаимными правами и обязанностями;
- документ об отказе от права или передачи права другому лицу;
- гарантийное письмо об оплате;
- письмо о намерениях;
- письменное извинение.

Необходимо, чтобы данный вид соглашения был составлен таким образом, чтобы у сторон были правовые основания в случае его неисполнения обратиться в суд.

Типы совместных решений участников переговоров:

- компромисс;
- асимметричное решение;
- нахождение принципиально нового решения путем сотрудничества.

Компромисс подразумевает взаимные уступки сторон конфликта и считается реальным тогда, когда стороны готовы удовлетворить хотя бы часть требований друг друга.

Если интересы сторон не позволяют им найти «серединное» решение, стороны могут принять асимметричное решение, представляющее собой относительный компромисс. В этом случае уступки одной стороны значительно превышают уступки другой. Первая сторона сознательно идет на это, чтобы не понести еще бóльшие потери.

Во взаимоотношениях между людьми существует большое разнообразие видов переговоров, которые могут вестись с различных позиций: силы, права, интересов. Они могут происходить непосредственно между участниками, вовлеченными в проблему, или между представляющими их интересы юристами.

Статья 153.4. Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 31.07.2020) введена Федеральным законом от 26.07.2019 № 197-ФЗ. Указано, что стороны вправе урегулировать спор путем проведения переговоров в целях примирения. Переговоры осуществляются на условиях, определяемых сторонами. В случаях, предусмотренных федеральным законом или договором, переговоры проводятся в обязательном порядке.

6. Понятие третейского суда

Во всем мире все большее количество споров рассматривается в арбитраже. Предприниматели оценили преимущества третейского разбирательства как альтернативной формы урегулирования споров, защиты прав и законных интересов: конфиденциальность процедуры и возможность определения ее правил, компетентность арбитров в специальных вопросах, нейтральность форума, недопустимость обжалования решения по существу и возможность его исполнения за рубежом. Обращение в третейский суд – это признанный в современном обществе и по многим позициям передовой способ разрешения гражданско-правовых споров, проистекающих из свободы договора.

Арбитраж (третейское разбирательство) – это процесс разрешения спора и принятия решения третейским судом. Содержанием этого процесса становится преодоление возникшей в результате спора правовой неопределенности в отношениях сторон.

Третейское разбирательство – это альтернативная форма урегулирования споров, защиты прав и законных интересов, состоящая в деятельности арбитров и участвующих в деле лиц по рассмотрению и разрешению переданного по соглашению сторон спора, возникшего из гражданских правоотношений.

Третейские суды не осуществляют судебную власть и не входят в судебную систему Российской Федерации, состоящую из государственных судов.

В России 2016 г. стал годом масштабной модернизации законодательства об арбитраже. 1 сентября 2016 г. вступили в силу новый Федеральный закон от 29.12.2015 № 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации», а также поправки в действующий Федеральный закон от 07.07.1993 № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже». Полностью обновились разделы Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации и Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующие порядок осуществления контроля за решениями внутренних третейских судов и международных коммерческих арбитражей.

Изменения коснулись практически всех сфер арбитража. Серьезное развитие получил институт арбитражного соглашения. Законом определены правила толкования арбитражного соглашения, определения его пределов и юридической судьбы при перемене лица в обязательстве, в отношении которого такое соглашение заключено.

Обновились подходы к формированию состава третейского суда, возникновению и прекращению полномочий арбитров, процедурам их отвода. Сформулированы обязательные требования к личности и квалификации арбитров, позволяющие обеспечить разрешение дел на высоком качественном уровне. Российским законодательством восприняты передовые достижения мирового юридического сообщества, касающиеся вопросов независимости и беспристрастности арбитров.

Особое внимание в ходе реформы было уделено вопросам образования и деятельности арбитражных учреждений. В России появилось постоянно действующее арбитражное учреждение – подразделение некоммерческой организации, выполняющее на постоянной основе функции по администрированию арбитража. Федеральным законом «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» урегулированы вопросы создания постоянно действующих арбитражных учреждений, организации их деятельности, прекращения существования постоянно действующего арбитражного учреждения в тех случаях, когда серьезно ущемляются права и законные интересы участников гражданского оборота.

Законодателем приняты меры, нацеленные на недопущение конфликта интересов при осуществлении деятельности созданного в Российской Федерации постоянно действующего арбитражного учреждения, а также закреплена ответственность некоммерческой организации,

при которой такое арбитражное учреждение создано. Установлены общие требования, предъявляемые к правилам арбитража и правилам выполнения функций в связи с администрированием арбитража. Правила Федерального закона «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации», касающиеся постоянно действующих арбитражных учреждений, применяются в отношении организации не только арбитража внутренних споров, но и международного коммерческого арбитража, местом которого является Российская Федерация.

Значительные изменения коснулись обеспечительных мер в арбитраже. Сегодня вопрос об обеспечительных мерах решается не только составом арбитража, но и постоянно действующими арбитражными учреждениями. Создана правовая основа для эффективного применения обеспечительных мер чрезвычайным арбитром. Стороны арбитража сохранили возможность обращаться в суд с просьбой о принятии мер по обеспечению иска, в том числе предварительных обеспечительных мер.

Дальнейшее развитие получили нормы об арбитражном решении, а также о примирении сторон. Результатом реформы стала унификация подходов к внутренним и международным арбитражным решениям, их составлению и корректировке. Единообразно регулируются вопросы возобновления разбирательства (ремиссии).

Масштабные перемены коснулись процессуального законодательства. Новым содержанием наполнены нормы, регулирующие порядок реализации судами функций содействия и контроля. Государственные суды отныне наделены полномочиями по оказанию содействия арбитражам по формированию состава третейского суда, обеспечению доказательств.

Модернизирован порядок производства по делам об оспаривании решений третейских судов, признании и приведении в исполнение внутренних и международных арбитражных решений. Вместе с тем конструктивный настрой в отношении арбитражей сохранился и получил дальнейшее развитие. Практически прежними остались основания для отмены решений третейских судов и отказа в их признании и приведении в исполнение. Получили дальнейшее развитие подходы, заложенные в Нью-Йоркской конвенции 1958 г. В процессуальном законе появились нормы, определяющие порядок признания иностранных арбитражных решений, не требующих принудительного исполнения.

Третейский суд – самый старый и наиболее демократично формируемый суд в истории общества. Он появился в Риме в 5 в. до н. э. В России третейские суды появились в 14 – 16-м веках (Соборное Уложение «О третейском суде» 1649 г.). Официальная история третейских судов в нашей стране начинается с 15 апреля 1831 г., когда император Николай I утвердил Положение «О третейском суде Российской Империи».

Арбитражи играют особую роль в развитии частноправовой сферы. Отношения частных лиц, связанные с формированием третейского суда и передачей спора на его рассмотрение, основаны исключительно на частных интересах таких лиц и реализуются к их пользе. Разбирательство дел в третейских судах и коммерческих арбитражах – это особая форма частного воздействия на общественные отношения, при этом третейское разбирательство и международный коммерческий арбитраж остаются формами правоприменения, являются важными элементами системы гражданской юрисдикции. В таком качестве они подчиняются общим закономерностям социального управления, имеют свои характерные черты и не могут оставаться без внимания со стороны государства.

Российским законодателем созданы все условия для эффективной реализации юрисдикционной функции третейскими судами и международными коммерческими арбитражами.

7. Компетенция третейского суда

Споры между сторонами гражданско-правовых отношений, подлежащие рассмотрению арбитражными судами и судами общей юрисдикции, могут быть переданы на рассмотрение третейского суда при наличии между сторонами спора действующего арбитражного соглашения (ч. 1 ст. 22.1 ГПК РФ, ч. 1 ст. 33 АПК РФ). Не могут быть переданы на рассмотрение третейского суда:

1. Споры, относящиеся к компетенции судов общей юрисдикции в соответствии с ГПК РФ:

- 1) дела особого производства, указанные в ст. 262 ГПК РФ;
- 2) споры, возникающие из семейных отношений, в том числе споры, возникающие из отношений по распоряжению опекунами и попечителями имуществом подопечного за исключением дел о разделе между супругами совместно нажитого имущества;

- 3) споры, возникающие из трудовых отношений;
- 4) споры, возникающие из наследственных отношений;
- 5) споры, возникающие из отношений, регулируемых законодательством Российской Федерации о приватизации государственного и муниципального имущества;
- 6) споры, возникающие из отношений, регулируемых законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. При этом третейский суд компетентен рассматривать споры, возникающие между исполнителем государственного контракта и субподрядчиками (Постановление Арбитражного суда Московского округа от 28.06.2017 № Ф05-8227/2017 по делу № А41-13748/17);
- 7) споры о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью;
- 8) споры о выселении граждан из жилых помещений;
- 9) споры, возникающие из отношений, связанных с возмещением вреда, причиненного окружающей среде;
- 10) иные споры в случаях, прямо предусмотренных федеральным законом (ч. 2 ст. 22.1 ГПК РФ).

2. Споры, относящиеся к компетенции арбитражных судов в соответствии с АПК РФ:

- 1) споры о несостоятельности (банкротстве);
- 2) об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей;
- 3) о защите интеллектуальных прав с участием организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами, а также споры, отнесенные к подсудности Суда по интеллектуальным правам;
- 4) дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений;
- 5) дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение;
- 6) дела о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок;
- 7) дела о защите прав и законных интересов группы лиц;
- 8) корпоративные споры, предусмотренные пп. 1 – 5 ч. 2 ст. 225.1 АПК РФ;

9) споры, возникающие из отношений, регулируемых законодательством Российской Федерации о приватизации государственного и муниципального имущества;

10) споры, возникающие из отношений, связанных с возмещением вреда, причиненного окружающей среде;

11) иные споры в случаях, прямо предусмотренных федеральным законом (в частности, п. 22 ст. 4.1 Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»).

8. Ведение арбитража

В соответствии со ст. 27 Федерального закона от 29 декабря 2015 г. № 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» предусматривается возможность для третейского суда принять решение о том, проводить ли устное слушание дела для представления доказательств или для устных прений либо осуществлять разбирательство только на основе документов и других материалов.

Регламенты отдельных постоянно действующих арбитражных учреждений (далее – ПДАУ) устанавливают, что стороны вправе достичь соглашения о разбирательстве их дела только на основе письменных материалов без проведения устного слушания. К примеру, если обратиться к Правилам арбитража Международных коммерческих споров Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате Российской Федерации, то можно увидеть, что в них есть положение о том, что третейский суд может провести разбирательство дела, используя только письменные материалы и без договоренности об этом между сторонами, в том случае, если без неоправданной задержки ни одна из этих сторон не попросит провести устное слушание.

Сторонам заблаговременно должно быть направлено уведомление о любом слушании третейского суда, в том числе проводимом в целях осмотра товаров, другого имущества или документов, однако отсутствие определенности при применении такой оценочной категории, как «заблаговременность» в регламентах ПДАУ, может породить достаточно серьезные последствия легитимного разбирательства по делу.

Проблема использования оценочных категорий, являющаяся достаточно острой и дискуссионной в российской правовой науке на

настоящий день, не обошла стороной и положения Федерального закона № 382-ФЗ.

Если сторона, против которой вынесено решение, не была должным образом уведомлена о времени и месте заседания третейского суда, то это является:

1) основанием для отказа в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (ст. 426 ГПК РФ, ст. 239 АПК РФ);

2) основанием для отмены решения третейского суда (ст. 421 ГПК РФ, ст. 233 АПК РФ).

Таким образом, нарушение важного права сторон третейского разбирательства на индивидуальное извещение о предстоящем процессе, что грозит невозможностью изложения своей позиции и представления соответствующих доказательств, может привести к тому, что решение третейского суда будет признано нелегитимным.

Кроме того, процедура третейского разбирательства предусматривает, что все заявления, документы или другая информация, представляемые одной из сторон третейскому суду, должны быть направлены в адрес противоположной стороны. Все стороны должны иметь копии любых заключений экспертов или других документов, имеющих доказательственное значение, на которых третейский суд может основываться при принятии своего решения.

Порядок передачи информации или документов, как правило, предусматривается правилами ПДАУ. Например, Правила арбитража внутренних споров МКАС при ТПП РФ устанавливают такой порядок направления и вручения документов, при котором секретариат обеспечивает направление сторонам документов и иных материалов по делу по адресам, указанным сторонами. Документы и иные материалы посылаются по последнему известному месту нахождения стороны арбитража. Исковые заявления, отзывы на исковые заявления, повестки, арбитражные решения и постановления должны направляться секретариатом заказным письмом с уведомлением о вручении либо иным образом, предусматривающим регистрацию попытки доставки соответствующего отправления. Прочие документы могут отправляться заказным, обычным письмом или в электронной форме либо иным образом, предусматривающим регистрацию отправки соответствующего сообщения. Указанные выше документы могут быть равным образом

вручены сторонам под расписку. Высланные секретариатом МКАС документы и иные материалы считаются полученными в день их доставки, даже если сторона арбитража по этому адресу не находится.

Вполне обоснованным является вопрос о возможности направления документации сторонам посредством сети Интернет. В том случае, если стороны договорились о таком способе получения документации, это считается вполне приемлемым, тем более такая практика уже существует.

Важным аспектом процедуры третейского разбирательства, затрагивающим вопросы доступности, считается закрепление возможности сторон и иных участников третейского разбирательства участия в заседании третейского суда путем использования систем видео-конференц-связи.

Помимо положений Федерального закона № 382-ФЗ вопрос об участии сторон в третейском разбирательстве посредством видео-конференц-связи может быть дополнительно урегулирован правилами ПДАУ.

Так, в ст. 23 Правил арбитража спортивных споров МКАС при ТПП РФ указывается, что сторона может обратиться заблаговременно к третейскому суду с просьбой об участии в устном слушании посредством использования систем видео-конференц-связи. Такая просьба рассматривается третейским судом с учетом обстоятельств дела, мнения другой стороны и наличия технической возможности. Третейский суд вправе провести заслушивание свидетелей или экспертов посредством использования систем видео-конференц-связи: заслушать объяснения лиц, участвующих в деле, свидетельские показания, пояснения эксперта по его заключению и ответы на дополнительные вопросы.

С помощью видео-конференц-связи лицо, участвующее в разбирательстве дела, вправе представить письменные доказательства, иные документы и материалы при соблюдении дополнительного условия, заключающегося в обеспечении возможности ознакомления с этими материалами всеми участниками, в том числе арбитрами (документ-камера). Третейский суд, рассматривающий дело, оценивает письменные доказательства, иные документы и материалы, представленные путем использования систем видео-конференц-связи, в совокупности и во взаимосвязи с другими доказательствами по делу. Копии таких документов незамедлительно направляются в суд, рассматривающий дело, по факсимильной связи или электронной почте, либо с использованием

иных средств связи. При проведении заседания посредством видео-конференц-связи целесообразно осуществление протоколирования и видеозаписи.

Следует отметить, что в Федеральном законе № 382-ФЗ была сделана попытка регламентировать большинство вопросов, связанных с процедурой третейского разбирательства, однако остаются вопросы, которые требуют дальнейшего научного изучения, а в последующем – дополнительного законодательного регулирования.

Темы для самостоятельного изучения

1. Правовая природа переговоров.
2. Типы совместных решений участников переговоров.
3. Функции судов Российской Федерации по содействию и контролю в отношении третейского разбирательства.
4. Прозрачность и добросовестность управления в третейских судах.
5. Деятельность арбитражных институтов в сфере предупреждения конфликта интересов, обеспечения беспристрастности, независимости арбитров.
6. Независимость арбитражных институтов, их структура и управление ими.
7. Прозрачность процессуальных действий арбитражных институтов при выборе, назначении, отводе арбитров.
8. Прозрачность деятельности арбитражных институтов: веб-сайт, статистика и публикация решений.

Практические задания

1. Дайте определения следующим понятиям:
 - переговоры в досудебном урегулировании конфликтов;
 - переговоры-сотрудничество и переговоры-соперничество.
2. Опираясь на положения российского законодательства и научные подходы, заполните таблицу «Принципы ведения переговоров»:

Принцип	Сущность принципа	Законодательное закрепление
...	...	...

3. Самостоятельно выделяя критерии, сравните рассмотрение имущественных споров в арбитражном, гражданском и других видах судопроизводства.

4. Напишите эссе (реферат/статью) на тему «Стратегии переговоров при заключении договора».

5. Раскройте сущность следующих понятий:

- арбитражное судопроизводство;
- третейский суд;
- арбитражное соглашение.

6. Составьте перечень нормативно-правовых и иных актов, регулирующих арбитраж (третейское разбирательство).

7. Решите тест:

Что такое третейский суд?

а) Негосударственный независимый орган, рассматривающий экономические (гражданские) споры по согласованию спорящих сторон, в который может быть передан любой спор, вытекающий из гражданских правоотношений, за исключением ряда дел, установленных действующим законодательством.

б) Государственный независимый орган, рассматривающий экономические (гражданские) споры по согласованию спорящих сторон, в который может быть передан любой спор, вытекающий из гражданских правоотношений, за исключением ряда дел, установленных действующим законодательством.

Спор может быть передан на разрешение третейского суда при наличии:

- а) заключенного между сторонами арбитражного соглашения;
- б) арбитражной оговорки;
- в) оба варианта верны.

Мировое соглашение может быть заключено сторонами:

- а) на стадии судебных прений;
- б) на любой стадии гражданского процесса и при исполнении судебного акта.

Мировое соглашение:

- а) утверждается судом;
- б) не утверждается судом.

Тема 3. Иные формы разрешения конфликтов (судебное примирение, посреднические услуги)

План

1. Правовое регулирование судебного примирения.
2. Правовой статус судебного примирителя.
3. История применения посреднических услуг при разрешении конфликтов.
4. Посредничество и медиация.

1. Правовое регулирование судебного примирения

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 18.01.2018 № 1 «О внесении в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации проекта федерального закона "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием примирительных процедур"» предусматривается еще одна фигура посредника – судебного примирителя.

Судебное примирение – это примирительная процедура с участием судебного примирителя, которая может быть использована на любой стадии производства по делу.

Статья 153.6. Судебное примирение Гражданского процессуального Кодекса РФ введена Федеральным законом от 26.07.2019 № 197-ФЗ. В ней указано, что стороны вправе урегулировать спор путем использования примирительной процедуры с участием судебного примирителя (судебное примирение).

Судебное примирение – это примирительная процедура с участием судебного примирителя, которая проводится в целях мирного урегулирования конфликта. Процедура примирения основана на определении суда по ходатайству сторон или стороны и может быть предложена судом. В процедуре медиации участвуют только стороны и медиатор, в судебном примирении участниками являются стороны (их представители), примиритель, возможно участие других лиц, участвующих в деле, а также лиц, которые способствовали бы примирению.

Судебный примиритель, как и медиатор, должен быть беспристрастен и независим, а также уважителен и доброжелателен. Его деятельность осуществляется без участия судьи. Требования, предъявляемые к судебным примирителям, значительно отличаются от требований, предъявляемых к медиаторам. Судебным примирителем может

стать только судьей в отставке, который включен в список судебных примирителей, утвержденный Пленумом Верховного Суда РФ. Кандидатура примирителя утверждается сторонами. Судебный примиритель согласует со сторонами время и место встречи. В случае неявки сторон без уведомления примирителя, решается вопрос о возобновлении судебного разбирательства по обращению примирителя.

Процедура примирения проходит в форме переговоров и начинается с представления примирителя и сторон, установления их личности. Далее проводятся проверка обстоятельств, которые могли бы препятствовать процедуре; разъяснение целей примирения, прав и обязанностей сторон, а также правовые последствия результатов. Стороны должны обозначить желаемый результат от процедуры, судебный примиритель, в свою очередь, способствует созданию атмосферы сотрудничества и выясняет позиции сторон, а также их интересы. Стороны при помощи примирителя разрабатывают предложения по разрешению конфликта. Примиритель фиксирует вопросы, по которым достигнуто согласие, а также обращает внимание сторон на вопросы, которые стоит дополнительно обсудить.

Судебное примирение завершается в связи с достижением результата примирения или недостижением результата и истечением срока примирения, установленного судом; с недостижением результата и направлением стороной письменного заявления до истечения срока процедуры примирения; с прекращением примирителем процедуры до истечения срока. В результате процедуры примирения стороны могут заключить мировое соглашение в отношении всех заявленных требований или только их части; частично или полностью отказаться или признать иск; полностью или частично отказаться от жалоб в последующих инстанциях; признать обстоятельства, на которых другая сторона основывает свои требования; достичь иных результатов, закрепленных ст. 138.6, ч. 3 ст. 190 АПК РФ, ст. 137.7 КАС РФ.

Изучив суть медиации и судебного примирения, можно сделать вывод, что данные процедуры объединяют общие цели и задачи: предоставление возможности урегулирования отношений спорящих сторон путем самостоятельной выработки соглашения, а также сохранение деловых отношений между спорящими сторонами. Отличие данных процедур в том, что судебное примирение не является частной процедурой в отличие от медиации: оно возможно только после возбуждения дела в суде.

Судебное примирение осуществляется на основе принципов независимости, беспристрастности и добросовестности судебного примирителя (заметим, что данный перечень не содержит такого принципа, как добровольность).

Порядок проведения судебного примирения и требования к судебному примирителю определяются ГПК РФ и Регламентом проведения судебного примирения, утверждаемым Верховным Судом Российской Федерации.

Список судебных примирителей формируется и утверждается Пленумом Верховного Суда Российской Федерации на основе предложений кассационных судов общей юрисдикции, апелляционных судов общей юрисдикции, верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, окружных (флотских) военных судов о кандидатурах судебных примирителей из числа судей в отставке, изъявивших желание выступать в качестве судебного примирителя. Представляется целесообразным установить не только единого перечня судебных примирителей для каждого субъекта Российской Федерации, но и разграничение его на судебных примирителей для судов общей юрисдикции и для арбитражных судов.

Судебный примиритель участвует в процедуре судебного примирения с учетом положений ГПК РФ и законодательства о статусе судей в Российской Федерации.

Кандидатура судебного примирителя определяется по взаимному согласию сторон из списка судебных примирителей и утверждается определением суда.

В целях соотнесения и сближения позиций сторон по делу и выявления дополнительных возможностей для урегулирования спора с учетом интересов сторон, оказания им содействия в достижении взаимоприемлемого результата примирения, основанного в том числе на понимании и оценке сторонами обоснованности заявленных требований и возражений, судебный примиритель вправе вести переговоры со сторонами, другими лицами, участвующими в деле, изучать представленные сторонами документы, знакомиться с материалами дела с согласия суда и осуществлять другие действия, необходимые для эффективного урегулирования спора и предусмотренные Регламентом проведения судебного примирения, в том числе давать сторонам рекомендации в целях

скорейшего урегулирования спора и сохранения между сторонами деловых отношений.

Судебный примиритель не является участником судебного разбирательства и не вправе совершать действия, влекущие за собой возникновение, изменение либо прекращение прав или обязанностей лиц, участвующих в деле, и других участников процесса.

Судья вправе запросить информацию о ходе примирительной процедуры не чаще чем один раз в четырнадцать календарных дней.

Порядок и условия оплаты труда судей, пребывающих в отставке и осуществляющих функции судебных примирителей, определяются Правительством Российской Федерации.

Рассматривая проблему посредничества как одну из альтернативных форм разрешения споров, Консультативный совет европейских судей Совета Европы еще в Заключении от 24 ноября 2004 г. отмечал, что соответствующие правовые нормы или судебная практика должны предоставить судье право направлять стороны к посреднику, назначенному в законном порядке. При этом Совет считал возможным выступление в роли посредника самого судьи при сохранении им беспристрастности, т. е. по тем спорам, по которым судья не проводит слушания и не выносит решения. Подчеркивалось также большое значение обучения посредничеству, приемлемость обращения к посреднику и посредническим организациям вне судебной системы при условии, что судебный орган может осуществлять надзор за компетентностью этих посредников или частных организаций, а также за порядком их привлечения к урегулированию спора и за стоимостью посреднических услуг.

2. Правовой статус судебного примирителя

Федеральный закон № 197 определяет, что судебным примирителем является судья в отставке. Статус и права судебного примирителя пока определены довольно общим образом. В целях соотнесения и сближения позиций сторон по делу и выявления дополнительных возможностей для урегулирования спора с учетом интересов сторон, оказания им содействия в достижении взаимоприемлемого результата примирения, основанного в том числе на понимании и оценке сторонами обоснованности заявленных требований и возражений, судебный примиритель вправе вести переговоры со сторонами, другими лицами, участвующими в деле, изучать представленные сторонами документы,

знакомиться с материалами дела с согласия суда и осуществлять другие действия, необходимые для эффективного урегулирования спора и предусмотренные Регламентом проведения судебного примирения, в том числе давать сторонам рекомендации в целях скорейшего урегулирования спора и сохранения между сторонами деловых отношений. Судебный примиритель не является участником судебного разбирательства и не вправе совершать действия, влекущие за собой возникновение, изменение либо прекращение прав или обязанностей лиц, участвующих в деле, и других участников процесса (ч. 5 ст. 153.6 ГПК РФ, ч. 5 ст. 138.5 АПК РФ).

Прежде всего обращает на себя внимание тот факт, что в итоговой редакции закона права осуществлять судебное примирение не получили помощники судей. Несмотря на то что большинство исследователей проблематики оценивали такую возможность положительно, законодатель решил от нее отказаться, что может быть связано как с сомнениями в опыте и квалификации помощников судей, так и с исключительно прагматическими сложностями определения нового статуса помощников, а также порядка и условий оплаты их труда. Урегулированные ГПК РФ и АПК РФ на данный момент полномочия помощника судьи (ст. 47.1 ГПК РФ, ст. 58 АПК РФ) ограничены, явно несовместимы с возможным проведением им примирительных процедур, направленных на завершение процесса, ибо ныне помощник судьи не вправе совершать действия, влекущие за собой возникновение, изменение либо прекращение прав или обязанностей лиц, участвующих в деле, и других участников процесса. Наделение помощников правом осуществления примирения потребовало бы масштабной ревизии процессуального и иного законодательства, определяющего их статус, создания гарантий их независимости и беспристрастности, порядка отбора и утверждения.

В этом отношении судьи в отставке обладают несомненными преимуществами: продолжительный стаж судейской работы, высокая квалификация, профессионализм, подкрепленный конкретной практикой рассмотрения и разрешения дел, сохранение гарантий, соответствующих высокому статусу судьи (ст. 3, 13, 15, 19 и др. Закона РФ от 26 июня 1992 г. № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации», ст. 7, 8 Федерального закона от 10 января 1996 г. № 6-ФЗ «О дополнительных гарантиях социальной защиты судей и работников аппаратов

судов Российской Федерации»). Однако эти преимущества могут превратиться в недостатки в ходе осуществления непривычной для судей, пусть и бывших, деятельности по примирению.

Достижение масштабной цели разгрузки судебной системы и создание действенных механизмов урегулирования споров, с которыми, как теперь уже очевидно, связывается будущее судебной системы, не представляются возможными путем создания юридических конструкций без их детальной проработки на основе уже имеющихся научных исследований и позитивного опыта применения.

3. История применения посреднических услуг при разрешении конфликтов

Становление посреднических услуг при примирении началось еще в первобытном (доисторическом) обществе и античности, и его можно считать предысторией медиации. Примирение в древности являлось процедурой сложной, деликатной, требующей мудрости и большого опыта, поэтому примирителями в прошлом, начиная с каменного века, были люди уважаемые и мудрые: вожди, жрецы, аксакалы, старейшины, духовники.

Наибольшего развития процедура получила в регионах с развитой торговлей. Многие историки находят корни современной медиации у финикийской цивилизации, основной деятельностью которой являлась морская торговля, а также в Древнем Вавилоне.

Кроме указанных стран, подобную практику применения процедуры медиации имели древние иудеи, известна она была и в Африке. Во многих африканских странах до сих пор сохранился институт народных собраний, где конфликт разрешается с помощью персоны, которой все доверяют и которую все уважают.

В Древнем Китае и Японии медиация была главным средством для улаживания конфликтов. В Китайской Народной Республике медиация и сегодня используется в Народных комитетах по примирению.

В античной Греции конфликты между городами-государствами регулировались при посредничестве третьих лиц – других городов. Небольшие греческие города также предлагали посреднические услуги в конфликтах между крупными городами-государствами – Афинами и Спартой.

В период Средневековья и Нового времени назрела крайняя необходимость в окончании многолетних войн между государствами. Для

этого этапа характерно принятие в 1803 г. первого в истории человечества правового документа в сфере посредничества – «Акт посредничества». На рубеже Средневековья и Новой истории один из самых длинных в истории человечества конфликтов был закончен примирением.

Медиация является одной из древнейших форм урегулирования споров в Китае, и примеры ее применения имеют давнюю историю. В Китае к концу XX века ситуация в сфере судебного разбирательства ухудшилась, включая задержки в рассмотрении дел, высокие пошлины и прочие показатели неудовлетворительной работы судебной системы. Вследствие этих причин механизм альтернативного разрешения споров привлек внимание китайского правительства и органов судебной системы. Были приняты различные законодательные акты и новая судебная политика на местном и центральном уровнях.

В 1991 г. Гражданский процессуальный кодекс Китайской Народной Республики установил главу, посвященную примирению и медиации. Но такие предписания оказались пусты и непрактичны. Для исправления данного недостатка в 2004 г. Верховный Народный Суд Китая издал судебное разъяснение – Положение о некоторых вопросах применения медиации по гражданским делам в народных судах.

4. Посредничество и медиация

Посредничество (mediation) – урегулирование спора посредством привлечения независимого и нейтрального посредника.

Преимущества посредничества состоят в том, что это гибкая, неформальная, экономичная и быстрая процедура, позволяющая участникам конфликта урегулировать разногласия, продолжая деловое сотрудничество и развивая партнерские отношения, что в итоге ведет к стабилизации отношений.

Термин «посредничество» принято употреблять при разрешении споров при заключении соглашения с третьей, нейтральной, стороной, которая принимает на себя обязанность содействовать в урегулировании конфликта.

В нашей стране пока статус посредника идентичен статусу медиатора. В Законе от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» сказано: «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».

К началу XX века в стремительно развивавшейся американской экономике возникла новая форма конфликтов: борьба между образовавшимися профсоюзами и работодателями за условия труда и размер заработной платы. Без быстрого разрешения споров возникала угроза забастовок, массовых увольнений и временного закрытия целых фабрик. Тогда государство в качестве нейтрального посредника предложило участникам споров Министерство труда. В 1947 г. для выполнения этой задачи был создан специальный федеральный орган – Федеральная служба США по медиации и примирительным процедурам (Federal Mediation Conciliation Service, FMCS), который действует и сегодня. Впервые был употреблен термин «медиация». Хотя эта форма еще не имела характера самостоятельной процедуры, она заложила основу для дальнейшего развития института.

Второй предпосылкой к возникновению медиации было появление в конце 60-х гг. XX века таких организаций, как «Neighborhood Justice Centers» и «Community Mediation». Это локальные негосударственные организации, деятельность которых была направлена на разрешение конфликтов в семьях, между соседями, а также малообеспеченными лицами. Основной мыслью такой медиации, ориентированной на общественность, была идея предложить определенному кругу лиц, который по финансовым или эмоциональным причинам отказывается от обращения в государственный суд, другую площадку для разрешения споров с более низкими порогами доступа.

Третьей предпосылкой стали особенности американского гражданского процесса, сложившиеся к 60-м гг. прошлого века, а именно некоторые его негативные стороны. Согласно так называемому американскому правилу «American rule» каждая сторона сама оплачивает услуги адвоката независимо от исхода дела. Так что для обеих сторон расходы были неизбежны. В экономических спорах, которые носят комплексный характер, эти неизбежные расходы на адвокатов достигали астрономических сумм. К тому же сам процесс по срокам становился чрезмерно затянутым. В итоге нередко поводом для заключения судебного мирового соглашения становятся просто исчерпание ресурсов и разочарование. В таких условиях преимущества ADR казались очевидными.

Одна из областей, где медиация имеет наиболее длительную историю применения, – сфера международных отношений. В этой сфере медиация осознанно применялась уже в Средние века и успешно

применяется в современной международной практике. Еще в 2002 г. был принят Комиссией ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) и одобрен Генеральной Ассамблеей ООН Типовой закон «О международной коммерческой согласительной процедуре». Принятие данного Типового закона было обусловлено расширением практики применения согласительных процедур в различных частях мира и потребностями унификации на международном уровне положений, связанных с их использованием в урегулировании споров, возникающих в сфере внешнеэкономической деятельности.

Медиация превратилась в самостоятельную процедуру лишь с середины 70-х гг. XX века. В 1981 г. Роджер Фишер и Уильям Ури, профессора Гарвардской школы права, опубликовали результаты своих исследований под заголовком «Getting to Yes».

Суть Гарвардской концепции, часто определяемой как «совместные действия», основана на разграничении позиций и интересов. Так в процессе переговоров стороны обозначают свои юридические позиции, которые зачастую являются диаметрально противоположными, что и ведет к невозможности компромисса. В то же время за жесткими позициями сторон (которые представляют собой самостоятельно разработанный вариант решения) стоят прежде всего определенные потребности (интересы), которые в отличие от позиций не являются диаметрально противоположными. Если в ходе переговоров удастся определить эти интересы сторон, то будет сделан огромный шаг на пути к достижению соглашения. Медиатор строит переговоры таким образом, чтобы на первый план вышли именно интересы сторон, т. е. достигнутое в процессе медиации решение будет являться взаимовыгодным, нет победителей и проигравших (комбинация «win-win»).

Суть процедуры: посредник, используя определенную методику и опыт, специальные знания, психологические приемы, оказывает сторонам содействие в ведении переговоров и способствует достижению между ними взаимоприемлемого соглашения.

Темы для самостоятельного изучения

1. Процедура судебного примирения.
2. Назначение судебного примирителя.
3. Основные потребности в посреднических услугах.
4. Предпосылки появления медиации.

Практические задания

1. Проанализируйте научную литературу и приведите несколько (не менее 5) мнений различных авторов относительно судебного примирения.

2. На основании прочитанного текста и дополнительных источников составьте схему «Принципы назначения судебного примирителя».

3. Решите тест.

Кто является сторонами судебного примирения?

а) Физические и юридические лица.

б) Только физические лица.

Судебным примирителем может быть:

а) судья в отставке;

б) помощник судьи.

Судебный примиритель:

а) не является участником судебного разбирательства;

б) является участником судебного разбирательства.

4. Разграничьте понятия «посредничество» и «медиация».

5. Дайте определения следующим терминам:

– посредничество в урегулировании конфликтов;

– посредник.

6. На основании анализа дополнительной литературы приведите мнения различных авторов (не менее 3) относительно правовой природы посредничества в урегулировании конфликтов. Сформулируйте собственную позицию по данному вопросу и обоснуйте ее.

7. Решите тест.

Закон об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедура медиации) применяется к спорам, возникающим из следующих правоотношений:

а) из уголовных и гражданских, в том числе в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, а также к спорам, возникающим из трудовых правоотношений;

б) из гражданских правоотношений, в том числе в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, а также к спорам, возникающим из трудовых правоотношений и семейных правоотношений;

в) гражданских, административных и иных публичных правоотношений, в том числе в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, а также к спорам, возникающим из трудовых правоотношений и семейных правоотношений.

Раздел 2. МЕДИАЦИЯ КАК ОСНОВНАЯ ФОРМА ДОСУДЕБНОГО И ВНЕСУДЕБНОГО УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ

Тема 1. Медиация как альтернативный метод разрешения споров

План

1. Общая характеристика медиации как альтернативного способа разрешения споров.
2. Преимущества и недостатки медиации по отношению к другим альтернативным способам разрешения споров.
3. Медиация и юриспруденция.
4. Медиация и другие области человеческой деятельности.
5. Конфликт как объект медиации. Понятие и виды конфликтов.
6. Этапы конфликта.
7. Управление конфликтами.
8. Разрешение конфликтов.
9. Инструменты медиации.
10. Стили медиации.

1. Общая характеристика медиации как альтернативного способа разрешения споров

Среди юристов, ученых и практиков не прекращаются дискуссии о понятии «медиация».

В. Ф. Яковлев считает, что медиация представляет собой деятельность специалиста по урегулированию споров в рамках переговоров спорящих сторон в целях заключения между ними мирового соглашения.

По мнению Е.И. Носыревой, медиация – это процедура урегулирования спора с помощью избираемого сторонами третьего лица, именуемого посредником, которое содействует сторонам в ведении переговоров и достижении соглашения по спору.

Федеральный закон «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» в ст. 2 определяет рассматриваемую процедуру как способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения.

Следовательно, в Российской Федерации медиация является одной из разновидностей посредничества и представляет собой альтернативный метод разрешения споров при участии третьей нейтральной беспристрастной стороны – медиатора (посредника), оказывающей содействие сторонам, вовлеченным в спор и добровольно участвующим в процедуре медиации, с целью выработки взаимоприемлемого и жизнеспособного решения по разрешению спора на условиях взаимного уважения и принятия права каждой из сторон защищать свои интересы. Таким образом, под медиацией понимается определенная процедура, обладающая рядом специфических признаков.

Цель медиации – предложить взаимоприемлемый и быстрый способ разрешения споров с участием медиатора на основе добровольного согласия сторон, который должен отличаться гибкостью и гарантировать исполнимость решений, принятых в ходе проведения процедуры медиации, и сэкономить сторонам судебные издержки.

Применение медиации – это достижение удобства, гибкости и быстроты разрешения споров. Этот способ поведения в конфликте дает возможность гарантировать исполняемость решений, принятых в ходе медиации, ведет к уменьшению издержек.

Основой процесса медиации является необходимость прихода сторон при участии медиатора к согласию. Итогом согласия становится принятие соглашения, которое приемлемо для обеих сторон. К тому же сама процедура не носит характера тяжбы.

Суть медиации определяется ее функционально-целевой направленностью на переговорно-согласительные процедуры и результаты, т. е. по своей сути медиация направлена на построение такой системы взаимодействия сторон, при которой они лично приходят к взаимовыгодному решению, что в некоторых случаях невозможно достичь через институт представительств.

В 2011 г. в Российской Федерации вступил в силу «Закон о медиации». Таким образом, медиация не новое явление для российского общества. Россия имеет свою историю становления данного института, опираясь при этом на международно-правовую основу и опыт для дальнейшего развития. За последнее десятилетие вопросы медиации стали одними из самых актуальных в юридической науке. В научных кругах, на различных мероприятиях ведутся дискуссии о понимании и сущности этого правового явления.

Согласно ст. 2 Федерального закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» процедура медиации – это «способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения».

Законодательство Российской Федерации о медиации включает в себя систему законодательства федерального уровня:

- Федеральный закон «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»;

- Федеральный закон «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)"»;

- нормативные правовые акты, предусматривающие право использования как медиативной процедуры, так и других подобных механизмов разрешения споров;

- подзаконные акты, утвержденные Президентом РФ и Правительством РФ, устанавливающие положения о развитии применения медиации в различных сферах правоотношений.

В соответствии с п. 2 ст. 1 ФЗ № 193-ФЗ медиативная процедура выступает одним из механизмов урегулирования конфликта при участии особого субъекта – медиатора, совершается добровольно при получении согласия сторон конфликта и имеет цель достижения сторонами обоюдого выгодного компромиссного результата решения проблемы.

На основании норм ч. 2, 3 и 5 ст. 1 ФЗ № 193-ФЗ с помощью медиативной процедуры достигается урегулирование конфликтов, имеющих в своей основе гражданские правовые отношения, обусловленные осуществлением предпринимательской, другой экономической деятельности, правоотношений в сфере семейного и трудового законодательства, в других предусмотренных законодательством случаях, кроме коллективных трудовых споров и споров, касающихся прав иных субъектов.

Все указанные правоотношения взаимосвязаны, однако имеют разные основания и правовое регулирование.

В целом медиативную процедуру можно квалифицировать в качестве инструмента разрешения конфликта с помощью особого субъекта – независимого посредника, именуемого медиатором, влияющего на продвижение деловых взаимосвязей между субъектами-сообщниками и

способствующего становлению этики делового оборота, улучшению общественных взаимоотношений.

Урегулирование спора посредством проведения процедуры медиации может предусматриваться в письменном обязательстве, содержащем отсылку на заключаемое позже соглашение о ее проведении, либо инициироваться одной из сторон. Согласно норме ч. 5 ст. 7 ФЗ № 193-ФЗ в случае направления стороной письменного предложения об использовании медиативных процедур и отсутствия по истечении тридцати дней с момента отправки либо в течение другого мотивированного периода положительного ответа от другой стороны такое предложение полагается отклоненным.

В соответствии с п. 5 ст. 2 ФЗ № 193-ФЗ согласие сторон о применении альтернативной процедуры для разрешения спорной ситуации удостоверяется подписанным соглашением до либо после возникновения конфликта, выраженным в том числе посредством медиативной оговорки. Между тем следует иметь в виду, что выбор метода разрешения спора должен быть указан конкретно и не должен носить вероятностный характер.

Следовательно, момент начала применения процедуры медиации исчисляется с момента заключения соответствующего соглашения, регламентирующего проведение процедуры медиации (п. 6 ст. 2 ФЗ № 193-ФЗ). На основании ч. 2 ст. 8 ФЗ № 193-ФЗ медиативное соглашение должно в обязательном порядке включать в себя следующую информацию:

- предмет спора;
- стороны соглашения;
- кандидатура медиатора либо сведения об организации, выступающей в роли медиатора при проведении соответствующей процедуры;
- порядок проведения указанной процедуры либо отсылка на правила, разработанные организацией, обеспечивающей проведение указанной процедуры (ч. 2 ст. 11 ФЗ № 193-ФЗ);
- условия участия сторон медиативного соглашения в несении расходов, связанных с проведением данной процедуры;
- сроки проведения процедуры (согласно ст. 13 ФЗ № 193-ФЗ срок не может быть более двух месяцев при проведении процедуры после передачи спора в судебный орган (в том числе в третейский суд) и не может длиться более 6 месяцев – в остальных случаях).

Как и все остальные существенные условия проведения процедуры медиации, ее результаты применительно к конкретному спору (спорам) либо к его отдельным аспектам подлежат оформлению заключенным в письменной форме соглашением (ч. 2 ст. 13 ФЗ № 193-ФЗ).

В ходе рассмотрения вопроса о правовом регулировании процедуры медиации следует отметить, что внесение в российское законодательство указанного метода разрешения конфликтов с помощью медиаторов способствовало внесению изменений не только в гражданское, но и в процессуальное законодательство.

Изменения, внесенные в законодательство принятым Федеральным законом № 194-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)"», касались как порядка исчисления сроков исковой давности, так и порядка отложения судебного разбирательства при указании сторонами спора в качестве способа урегулирования спора медиации.

При обращении сторон спора в целях его урегулирования к медиатору имеется возможность рассмотрение дела в судебном органе отложить на период не более шестидесяти дней. Указанная возможность была включена в виде нормы в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации (ч. 7 ст. 158 АПК РФ) и Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации (ч. 1 ст. 169 ГПК РФ).

Более того, в ГПК РФ и АПК РФ были включены нормы, в соответствии с которыми медиаторы не могут допрашиваться как свидетели касательно информации, ставшей им известной в ходе исполнения ими соответствующих обязанностей (ч. 5.1 ст. 56 АПК РФ, п. 1 ч. 3 ст. 69 ГПК РФ).

2. Преимущества и недостатки медиации по отношению к другим альтернативным способам разрешения споров

Медиация принципиально отличается от судебного порядка рассмотрения споров:

- третье лицо, принимающее участие в разрешении конфликтной ситуации, не выносит вердикт, а представляет собой посредника в процессе принятия решения сторонами спора;
- стороны самостоятельно согласовывают порядок проведения процедуры;

- срок процедуры медиации, несмотря на ограничение законом, зависит от сторон спора;

- расходы сторон в ходе урегулирования спора путем медиации не подлежат компенсации; указанная позиция подтверждается материалами судебной практики высших судебных органов.

С учетом положений ч. 4 ст. 12 ФЗ № 193-ФЗ медиативное соглашение представляет собой сделку гражданско-правового характера, что существенным образом отличает его от выносимого судебным органом решения.

Нарушение сторонами условий медиативного соглашения влечет предусмотренные гражданским законодательством последствия, аналогичные последствиям за неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязательств, включая расторжение медиативного соглашения в суде.

Более того, медиативное соглашение в отличие от судебного акта не подлежит размещению в открытом доступе. При этом выбор сторонами в качестве способа урегулирования спора процедуры медиации независимо от ее результатов никоим образом не лишает стороны права на обращение в судебные органы за защитой своих нарушенных прав.

Указывают и на иные различия:

- место проведения процедуры (решение всех вопросов, относящихся к спору, при медиации может проходить в любом удобном месте. Суды такой возможности не имеют);

- схема проведения процедуры (для медиации характерен упрощенный вариант урегулирования конфликта: условия процедуры, соблюдаемые формальности, выбор посредника определяются самими сторонами спора. В суде стороны такими полномочиями не обладают);

- самостоятельное определение сторонами пределов конфиденциальности процедуры. Данное требование распространяется и на медиатора, которого законодатель защищает от чьих-либо притязаний. Судебное разбирательство же – открытое (кроме отдельных случаев, предусмотренных Гражданским процессуальным кодексом РФ) и др.

Медиация отличается от третейского разбирательства (арбитража).

Третейское разбирательство – это услуга по разрешению спора, оказываемая сторонам третейским судом, при этом отличие услуги, оказываемой сторонам третейским судом, от услуги медиации состоит как раз в том, что третейский суд наделяется сторонами правом указать на то, как следует разрешить спор, и стороны обязуются подчиниться

решению согласованного ими исполнителя услуги.

Медиация отличается и от фасилитации.

Во-первых, медиация – это разновидность посредничества, означающая «встать между» (двумя или более группами или личностями), а фасилитация означает «сделать легким» (для группы – сделать ее эффективной).

Во-вторых, медиатор может работать со сторонами как вместе, так и раздельно (кокус), фасилитатор работает только в присутствии членов группы.

В-третьих, задача медиатора – помочь разрешить конфликт, который стороны затрудняются разрешить самостоятельно. Фасилитатор же необязательно работает в конфликтной ситуации, его основная цель – улучшить процесс групповой работы.

Отличие медиации от судебного процесса:

Судебное разбирательство:

- процесс формальный;
- публичный;
- контролируется государством;
- ориентирован на повод к конфликту, бремя доказательства (сбор фактов);
- осуществление правовых позиций;
- ориентирован на прошлое;
- применение права;
- ориентация на победу одной из точек зрения;
- использование слабости позиций другой стороны в целях собственного выигрыша;
- стратегии в духе «выигрыш – проигрыш».

Медиация:

- процесс неофициальный;
- конфиденциальный;
- основан на автономности участников;
- ориентирован на личные убеждения и субъективные интересы сторон;
- объединение различных интересов;
- нацеленность на создание взаимоприемлемого будущего;
- использование права;
- уважение различий, интересов и точек зрения друг друга;

– принятие собственной слабости (и слабости других) как переломной точки в споре, так как приходит осознание необходимости привлечения помощи со стороны;

– решения в духе «выигрыш – выигрыш».

Отличие медиации от психологической терапии

Психологическая терапия:

– речь идет о внутриличностных конфликтах;

– как правило, терапевт работает только с одним лицом;

– конфликт используется как указатель пути к лежащим более глубоко проблемам;

– цель – решение более глубоких личностных проблем.

Медиация:

– речь идет о межличностных конфликтах;

– вовлечены все участники конфликта;

– вовлекаются скрытые причины, чтобы прийти к решению;

– цель состоит в решении актуальной проблемы.

3. Медиация и юриспруденция

1. Теория государства и права.

Обоснование медиации с позиции современных теорий права позволяет рассматривать эти процедуры не как случайное или чуждое заимствование из иностранного права, а как неизбежный результат развития современного общества и государства, как реализацию потребности личности в правовой системе.

В отечественной юриспруденции в последние годы идея медиации в публичном и частном праве является крайне популярной. Вопросы восстановительного судопроизводства, посредничества, примирительных процедур стали объектом многочисленных публикаций, но при этом существует огромный пробел в обосновании медиации с позиций теории государства и права.

Теория права, которая способна объяснить природу медиации, ее необходимость и значение, должна быть, во-первых, способной объяснить потребность современной правовой системы в участии и дискурсах равных юридически граждан; во-вторых, обосновать необходимость юридического равенства субъектов. Так как медиация – это равенство граждан и их демократическое участие в применении права, то и теория правопонимания, объясняющая юридические процедуры, связанные с медиацией, может быть лишь непозитивистского типа. Таким

образом, только основанная на признании формального равенства и потребности общества в участии граждан в праве юридическая теория способна объяснить развитие консенсуальных процедур.

Наиболее обстоятельно юридическое равенство и необходимость в современный исторический период консенсуальных процедур обоснованы в коммуникативной теории Ю. Хабермаса и связанной с ней концепции делиберативной демократии.

Медиация – это участие граждан в применении права, основанное на равенстве участников. Неформальные организации и движения, массово возникающие со второй половины XX века, выполняют функцию замещения социальных связей, которые исчезли после замены позитивным правом морали и иных социальных норм. Вступая в различные движения, гражданин, таким образом, формирует свою идентичность и реализует потребность во взаимном признании (об этом и пишет современный социальный философ Аксель Хоннет). Поэтому медиация – это процедуры, объективно необходимые для поддержания доверия в обществе к законам, для стабилизации необходимого уровня легитимности. В зарубежной правовой мысли процедуры медиации связаны с идеями формального равенства, делиберативной демократии и коммуникативной теории права.

2. Гражданское право и гражданский процесс.

В Законе № 193-ФЗ медиация определяется как альтернативная процедура урегулирования споров. Но само понятие альтернативного урегулирования споров не раскрывается, не дается его четкого определения. В 2013 г. в результате внесения поправок в Гражданский кодекс РФ определение также не появилось. Таким образом, понятие «альтернативное разрешение споров» (далее – АРС) в российском праве не раскрыто.

Несмотря на отсутствие определения АРС в российском законодательстве, можно выделить целый ряд альтернативных способов/процедур разрешения споров, таких как медиация, примирительные процедуры, посредничество, комиссии по трудовым спорам, претензионный порядок урегулирования споров, досудебное урегулирование налоговых споров, третейский суд, международный коммерческий арбитраж, омбудсмен, в той или иной степени представленных в современном российском законодательстве.

Такая неопределенность приводит к размыванию преимуществ того или иного способа реагирования на конфликт, формированию

искаженного представления о сути и возможностях различных способов АРС в обществе, препятствуя их распространению, развитию культуры досудебного применения подходов к разрешению споров, ориентированных на нужды и потребности самих сторон, таких как, например, медиация.

В соответствии с Законом № 193-ФЗ процедура медиации применима к спорам, касающимся гражданских (в том числе осуществление экономической и предпринимательской деятельности), трудовых и семейных правоотношений. Однако Закон № 193-ФЗ ограничивает применение медиации при разрешении коллективных трудовых споров. В то же время в коллективных трудовых спорах предусмотрены примирительные процедуры.

3. Трудовое право.

Употребление примирительных процедур в нормативных актах часто несет разную смысловую нагрузку, вследствие чего возникает некая юридическая неопределенность. Так, примирительные процедуры употребляются как отдельное понятие в контексте разрешения коллективного трудового спора в целях его разрешения примирительной комиссией с участием посредника и/или в трудовом арбитраже. Если с помощью примирительной комиссии стороны спора не достигли соглашения и составили протокол разногласий, они могут пригласить посредника.

Ст. 401 и 403 ТК РФ в числе процедур рассмотрения и разрешения коллективного трудового спора предусмотрено их рассмотрение и разрешение с участием посредника. Интересно то, что примирительная процедура с участием посредника по определению и своим принципам во многом схожа с процедурой медиации, хотя данные процедуры не являются идентичными.

В отношении индивидуальных трудовых споров применимо рассмотрение дела как в суде, так и комиссиями по трудовым спорам. На основании Закона № 193-ФЗ такие споры могут разрешаться и с помощью процедуры медиации несмотря на то, что Трудовой кодекс РФ не содержит упоминания о медиации.

С одной стороны, анализ судебной практики позволяет прийти к заключению о том, что работники, желая сохранить трудовые отношения, в суды за защитой своих прав до расторжения трудового договора не обращаются. И с точки зрения возможности дальнейшего

сохранения трудовых отношений после урегулирования спора, конечно, применение медиации имеет смысл. Кроме того, низкий уровень правосознания и правовой культуры, а также неосведомленность об имеющихся у работодателя документах зачастую делают позицию работника в споре небезупречной, что также препятствует обращению работников в юрисдикционные органы. И этот фактор также может быть побудительным мотивом обращения к процедуре медиации.

С другой стороны, в трудовых отношениях имеет место значительное неравенство сторон: во-первых, работник фактически подчинен работодателю, находится в экономической зависимости от него; во-вторых, у сторон неравные возможности доступа к информации и документам, касающимся предмета спора. Таким образом, на работника может быть оказано давление со стороны работодателя, он может быть введен в заблуждение относительно своих прав и обязанностей, и таким образом фактически работник может быть принужден согласиться на компромисс, который будет противоречить его интересам. В связи с этим в юридической литературе высказываются сомнения о возможности применения процедуры медиации при разрешении индивидуальных трудовых споров о праве.

Вместе с тем специалисты в сфере медиации обращают внимание еще на то, что работодатели готовы вести переговоры только с высококвалифицированными специалистами либо с топ-менеджерами, которые обладают достаточной информацией, чтобы навредить работодателю.

В отдельную категорию выносятся понятие служебных споров в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2004 № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации». Ввиду отсутствия в Законе порядка рассмотрения служебного спора, а также регламента принятия решения комиссией по служебным спорам и его исполнения необходимо руководствоваться нормами трудового законодательства. При разрешении коллективных служебных споров необходимо также учитывать нормы ТК РФ в части, не противоречащей специальным нормам о гражданской службе.

4. Семейное право.

К преимуществам семейной медиации следует отнести конфиденциальность получаемой в ходе проведения процедуры медиации информации, оперативность рассмотрения конфликта, включающего не только правовые, но и психологические аспекты.

Наиболее эффективно применение медиации при разрешении конфликтов с участием ребенка или конфликтов, затрагивающих права и интересы ребенка. При проведении процедуры медиации ребенок легче переживает сложившуюся ситуацию, поскольку он не увидит пугающего зала судебного заседания, где его горячо любимые родители превращаются во врагов и бьются за свои права. Процедура семейной медиации сглаживает все острые углы, позволяет понять ребенку, что любые конфликты можно разрешить цивилизованными методами и способами, без угроз и оскорблений, при условии, конечно, если родители добровольно и осознанно приняли решение о проведении медиации.

В ходе проведения семейной медиации стороны сами определяют рассматриваемые вопросы и находят компромиссы для их разрешения, устраивающие каждую сторону конфликта. Медиатор-посредник не консультирует о том, как разрешить возникший конфликт, а стремится помочь сторонам выработать общее понимание конфликта и действовать в направлении урегулирования спора.

Следует согласиться с О. И. Величковой в том, что «семейные споры признаются одними из самых "благодатных" для проведения процедур медиации, поскольку именно в этом случае вероятность заключения медиативного соглашения считается максимально высокой. Причины этого, на наш взгляд, очевидны и лежат на поверхности. Стороны семейного конфликта как никто связаны личными отношениями, им глубоко не все равно, как этот конфликт разрешится, и при всей остроте накала страстей в семейных спорах они как никто готовы пойти на компромисс ради сохранения в дальнейшем нормальных отношений... Поэтому одна из причин эффективности медиации в семейном споре – это изначальное свойство семейных правоотношений – их лично-доверительный характер».

Суть медиации при разводе сводится к досудебному или внесудебному в зависимости от установленного порядка расторжения брака разрешению конфликта между разводящимися супругами, улаживанию споров имущественного характера, а также урегулированию вопросов, связанных с воспитанием и содержанием несовершеннолетних детей. Представляется, что в настоящее время есть объективная потребность в обсуждении варианта обязательного применения медиации при расторжении брака в суде, когда один из супругов против развода. В частности, абз. 1 п. 2 ст. 22 СК РФ предлагается изложить

в следующей редакции: «При рассмотрении дела о расторжении брака при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака суд принимает меры к примирению супругов и откладывает разбирательство дела до момента представления сторонами медиативного соглашения».

Внедрение службы семейной медиации позволит разрешить многие семейные конфликты, а также смягчить последствия расторжения брака, добиться сотрудничества супругов уже после развода по вопросам осуществления права участвовать в жизни ребенка, беспрепятственного общения с ним, порядка его содержания и т. д.

5. Уголовное право.

Примирительные процедуры, или примирение, предусмотрены в ряде случаев и в уголовной сфере. Согласно ст. 76 Уголовного кодекса РФ «лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим и загладило причиненный потерпевшему вред». Согласно ст. 25 Уголовно-процессуального кодекса РФ уголовное дело может быть прекращено на основании заявления потерпевшего или его законного представителя, если правонарушитель примирился с потерпевшим и загладил причиненный ему вред. Вышеизложенное предопределило развитие в начале XXI века в российском научном и юридическом сообществе дискуссии о возможности применения процедуры медиации в сфере отечественных уголовно-правовых отношений. Так, например, Н. А. Соловьева и В. М. Шинкарук, обращая внимание, что в последние десятилетия все большее количество юристов в разных странах выступают за возможность и даже необходимость распространения медиативных процедур на уголовно-правовую сферу, выступают в поддержку имплементации процедуры медиации в сферу разрешения социальных конфликтов криминального характера.

Опыт реализации медиативных процедур в сфере уголовно-правовых отношений, наработанный в зарубежных странах, выявил как положительные стороны, так и определенные трудности реализации медиативных процедур при разрешении криминальных конфликтов.

Безусловно, к позитивной стороне относится то, что внедрение медиации в уголовное судопроизводство позволяет реализовать концепцию гуманизации и дифференциации наказаний, уменьшает загруженность судебной системы, способствует сокращению наказаний,

связанных с лишением свободы, а соответственно, снижает многочисленные проблемы уголовно-исполнительной системы, сопряженные с исполнением наказаний в виде лишения свободы.

Примирительные процедуры использует и ювенальная юстиция, а именно восстановительное правосудие. АРС могут и должны применяться как способ реагирования на проступки, совершенные детьми и подростками.

6. Международное право.

На международном уровне вопросы медиации получают правовое закрепление в связи с расширением торговых отношений между государствами, стиранием границ и набирающей темпы глобализацией мирового пространства. Эти процессы предопределяют совместный поиск путей урегулирования споров, обеспечивающих соблюдение интересов всех субъектов гражданского оборота. Поэтому правовому регулированию медиации посвящены акты ООН, Европейского союза, Международной торговой палаты.

23 июля 1980 г. на 241-м заседании Комиссии ООН по праву международной торговли был принят Согласительный регламент ЮНСИТРАЛ. В нем отмечалось, что его положения применяются для согласительного урегулирования споров, возникающих из договорных или иных правоотношений либо в связи с ними в тех случаях, когда стороны, стремясь к мирному урегулированию их спора, договорились о применении Согласительного регламента ЮНСИТРАЛ (ст. 1).

С целью развития Согласительного регламента и единообразия проведения согласительных процедур 24 июня 2002 г. был принят Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международной коммерческой согласительной процедуре. Данный Типовой закон рекомендован для дальнейшего совершенствования согласительных процедур в тех государствах, где они уже нашли свое широкое применение, а также в государствах, где не разработана практика применения согласительных процедур.

На 339-м заседании Комитета министров Совета Европы 16 сентября 1986 г. была принята рекомендация № R (86) 12 «О мерах по недопущению и сокращению чрезмерной нагрузки на суды». В соответствии с этой рекомендацией правительствам государств-членов в рамках сокращения нагрузки на суды предлагается изучить целесообразность включения одной или нескольких следующих задач в судебную политику.

1. Содействовать, где это необходимо, примирению сторон как вне судебной системы, так до или в ходе судебного разбирательства.

С этой целью предлагается рассмотреть применение следующих возможных мер:

а) предусмотреть вместе с соответствующими стимулами процедуры примирения досудебного разбирательства или иные способы урегулирования споров вне его рамок;

б) возложить на судей в качестве одной из основных задач их деятельности добиваться примирения сторон и заключения мирового соглашения по всем существующим вопросам до начала или на любой соответствующей стадии судебного разбирательства;

в) считать этическим долгом адвокатов или предложить компетентным органам признать в качестве такового принцип, согласно которому адвокаты должны добиваться примирения сторон до начала судебного разбирательства или на любой соответствующей стадии такого разбирательства.

2. С помощью необходимых средств принять меры для упрощения доступа к альтернативным способам разрешения споров и повышения их эффективности в качестве процедуры, заменяющей судебное разбирательство.

21 мая 2008 г. Европейский парламент и Совет Европейского союза приняли Директиву 2008/52/ЕС «О некоторых аспектах медиации в гражданских и коммерческих делах», которая направлена на дальнейшее развитие института медиации в Европейском Союзе.

4. Медиация и другие области человеческой деятельности

1. Психология.

Психология, особенно аналитическая, – значимая составляющая медиативного процесса, особенно если предстоит работать с конфликтами, лежащими больше в эмоциональной сфере, чем в формально-правовой. При медиативном подходе психолог или психотерапевт исследует не всю личность человека, а только ту ее часть, которая задействована в определенной конфликтной ситуации, и ровно на ту «глубину», которая для разрешения этого конфликта необходима.

Медиация могла бы быть относительно простым процессом, если бы стороны могли надеяться на то, что они будут действовать в своих собственных интересах или в интересах тех, кого они любят, как, скажем, если бы они действовали в интересах своих детей. В таком случае

рациональные и содержательные переговоры давали бы рациональные и продуманные соглашения, в которых интересы сторон были бы максимально удовлетворены. Но эта стратегия предполагает, что люди не будут поддаваться эмоциям, ожиданиям, предвзятости, искаженному мышлению или глубоко укоренившимся предрассудкам.

Успешная медиация требует внимательности и чувствительности к психологической динамике, лежащей в основе того, как люди думают, чувствуют, и в конечном счете, как ведут себя и как принимают решения.

В медиации стороны садятся за стол переговоров с глубоко засевшими воспоминаниями произошедших событий, закодированными в документы («истории»). Конечно, эти истории не содержат каждую деталь того, что испытал рассказчик, истории являются выборочными данными, в которых рассказчик передает значимую информацию и опускает все остальное.

Тем не менее сила, с которой медиаторы сталкиваются лицом к лицу, иногда бывает огромна. В своей лекции известная писательница Изабель Альендена на вопрос: что вернее истины? ответила: история. Причина того, что наши истории кажутся настолько достоверными, заключается в том, что они соединяют исходные данные в соответствии с определенными смыслами, которые представляются нам значимыми. Истории представляют наши усилия, направленные на понимание смысла мироздания, и мы часто присваиваем им моральное значение. Одна сторона заслуживает порицания, а другая нет.

Медиация – это не система раздачи «счастья всем, и пусть никто не уйдет обиженным». Это длительная работа, причем решение, обоюдное устраивающее обе стороны конфликта, возникает только при условии обоюдного желания сторон это решение найти и обоюдной готовности к сотрудничеству. Здесь направление действий медиатора – помочь каждому из спорящих понять, для чего именно ему нужен этот спор и участие в нем, и готов ли он к нахождению тех или иных компромиссов в этом споре.

2. Конфликтология.

Главное концептуальное основание, на котором базируется современная конфликтология, заключается в признании конфликта не аномалией, а динамическим типом социальных взаимоотношений, связанных с потенциально возможным или реальным столкновением субъектов на

почве тех или иных противоречиво осознаваемых предпочтений, интересов или ценностей, постоянно присутствующих и не поддающихся устранению.

Медиация идеально подходит для разрешения спорных ситуаций, имеющих в основе значительное число проблем и предполагающих продолжение взаимоотношений сторон, поскольку она способна создать модель взаимодействия, пригодную для разрешения будущих конфликтов. Важно подчеркнуть, что медиация представляет собой в большей степени интерактивный процесс и в меньшей – обычное межличностное взаимодействие. Разумеется, что особенности индивидуального поведения участников, способные вызвать проблемы, могут быть обсуждены. Однако в том случае, если они не блокируют процесс медиации, личность не является главным фокусом данной процедуры.

Медиация не замещает и не исключает существующие теории поведения и терапии – долгосрочные методы психологического воздействия могут применяться параллельно с медиацией. Точно так же в процессе медиации не отпадает необходимость в правовых и иного рода консультациях. Медиация – это техника позитивного вмешательства в конфликт, применяемая тогда, когда ситуация требует структурировать перспективу его ослабления и разрешения.

5. Конфликт как объект медиации. Понятие и виды конфликтов

Конфликт – отсутствие согласия между двумя или более сторонами, которые могут быть конкретными лицами или группами.

Человек вступает в конфликт в значимой для него ситуации и только тогда, когда не видит возможности ее изменить, но обычно старается не усложнять отношений и сохранять сдержанность.

Слово «конфликт» происходит от латинского *conflictus* – столкновение и практически в неизменном виде входит в другие языки (*conflict* – англ., *konflikt* – нем., *conflit* – франц.). Анализ определений конфликта, принятых в различных современных неспециальных энциклопедиях, обнаруживает их сходство.

Спор – обсуждение проблемы, способ ее коллективного исследования, при котором каждая из сторон отстаивает свое мнение.

Один из возможных вариантов определения конфликта основан на его философском понимании, в соответствии с которым он описывается как «пределный случай обострения противоречия» (Философская энциклопедия, 2008, с. 55). Тогда, например, социальный конфликт

может быть определен как «пределный случай обострения социальных противоречий, выражающийся в столкновении различных социальных общностей – классов, наций, государств, социальных групп, социальных институтов и т. п., обусловленном противоположностью или существенным различием их интересов, целей, тенденций развития» (Социологический словарь, 2017, с. 80).

А. Г. Здравомыслов, автор фундаментальной работы по проблемам социологии конфликта, пишет, что «конфликт – это важнейшая сторона взаимодействия людей в обществе, своего рода клеточка социального бытия. Это форма отношений между потенциальными или актуальными субъектами социального действия, мотивация которых обусловлена противостоящими ценностями и нормами, интересами и потребностями».

Данная формулировка вызывает вопрос: является ли это противостояние объективным, могущим быть установленным извне, или субъективным, проистекающим из оценок участвующих сторон?

Р. Дарендорф, наиболее известный западный исследователь социального конфликта, определяет его как «любое отношение между элементами, которое можно охарактеризовать через объективные (латентные) или субъективные (явные) противоположности».

А. Я. Анцупов и А. И. Шипилов приводят следующее определение: конфликт – это «наиболее деструктивный способ развития и завершения значимых противоречий, возникающих в процессе социального взаимодействия, а также борьба подструктур личности».

При всей близости характеристик, описываемых в качестве компонентов или признаков конфликта, ни одно из определений не может быть принято в качестве универсального либо в силу ограниченности охватываемых им явлений лишь частью конфликтной феноменологии, либо из-за многозначности используемых формулировок.

Конфликтовать могут:

- отдельные люди – межличностный конфликт;
- группы – межгрупповой конфликт, например конфликты между линейным и штабным персоналом, старшим и младшим поколением, группами с различными целями и т. п.;
- люди и группы, например руководитель и группа подчиненных, клиент и группа продавцов и т. п.;
- личность – внутриличностный конфликт.

Внутриличностный конфликт проявляется внутри индивида и часто по природе является конфликтом целей или взглядов. Его интенсивность повышается с увеличением количества вариантов решения, с достижением баланса между положительным и отрицательным исходом конфликта и восприятием важности его источника. Например, конфликт действий человека с его внутренними ценностями и т. д.

В *межличностный конфликт* вовлекаются два или более индивида, если они воспринимают себя находящимися в оппозиции друг к другу относительно целей, расположений, ценностей или поведения каждого из них. Наиболее распространенный тип конфликта.

Внутригрупповой конфликт – это, как правило, столкновение между частями или членами группы, влияющее на групповую динамику и результаты работы всей группы. Может возникать в результате изменения баланса сил в группе: смена руководства, появление неформального лидера, развитие групповщины и т. д.

Межгрупповой конфликт представляет собой противостояние или столкновение двух или более групп в организации. Может иметь профессионально-производственную или эмоциональную основу. Носит интенсивный характер. Развитие межгруппового конфликта приводит к внутриорганизационному конфликту.

Внутриорганизационный конфликт возникает чаще всего на почве проектирования отдельных работ, формирования организации в целом, а также в результате формального распределения власти. Может быть вертикальным (конфликт между уровнями организации), горизонтальным (между равными по статусу частями организации), линейно-функциональным (между линейным руководством и специалистами) и ролевым.

Функциональные конфликты имеют несколько положительных последствий:

- обсуждаемые проблемы решаются способами, наиболее приемлемыми для всех сторон, а персонал чувствует свою причастность к решению проблем;
- сводятся к минимуму трудности в реализации решений – враждебность, несправедливость, необходимость поступать против воли;
- в будущем стороны, скорее, будут расположены к сотрудничеству, нежели к противостоянию;
- уменьшается возможность проявления группового мышления и синдрома покорности;

– улучшается качество принятия решений, выявляются разные точки зрения; через конфликт члены группы могут проработать возможные проблемы еще до их проявления.

Дисфункциональные конфликты – это конфликты, приводящие к негативным последствиям: вызывают неудовлетворенность; ухудшают морально-психологический климат в коллективе и т. п.

Конфликты могут выполнять как позитивные, так и негативные функции.

6. Этапы конфликта

1. Предконфликтная стадия – это рост напряженности в отношении между потенциальными субъектами конфликта, вызванный определенными противоречиями. Но противоречия не всегда перерастают в конфликт. Лишь те противоречия, которые осознаются потенциальными субъектами конфликта как несовместимые, ведут к обострению социальной напряженности.

Социальная напряженность тоже не всегда является предвестником конфликта. Это сложный социальный феномен, причины возникновения которого могут быть самые разные.

Социальная напряженность, по сути, представляет собой психологическое состояние людей и до начала конфликта носит латентный (скрытый) характер. Наиболее характерным проявлением социальной напряженности в этот период выступают групповые эмоции. Определенный уровень социальной напряженности в оптимально функционирующем обществе – естественная защитная и адаптивная реакция социального организма. Однако превышение оптимального уровня социальной напряженности может привести к конфликтам.

Инцидент – формальный повод, случай для начала непосредственного столкновения сторон. Инцидент может произойти случайно, а может быть спровоцирован субъектом (субъектами) конфликта, явиться результатом естественного хода событий. Бывает, что инцидент готовит и провоцирует некая третья сила, преследующая свои интересы в предполагаемом «чужом» конфликте.

Три варианта поведения конфликтующих сторон при появлении инцидента:

1. Стороны (сторона) стремятся уладить возникшие противоречия и найти компромисс.

2. Одна из сторон делает вид, что ничего особенного не произошло (уход от конфликта).

3. Инцидент становится сигналом к началу открытого противостояния. Выбор того или иного варианта во многом зависит от конфликтной установки (целей, ожиданий, эмоциональных ориентаций) сторон.

2. Стадия развития конфликта – начало открытого противоборства сторон – является результатом конфликтного поведения, под которым понимают действия, направленные на противостоящую сторону с целью захвата, удержания спорного объекта или принуждения оппонента к отказу от своих целей или к их изменению. Формы конфликтного поведения:

- активно-конфликтное поведение (вызов);
- пассивно-конфликтное поведение (ответ на вызов);
- конфликтно-компромиссное поведение;
- компромиссное поведение.

В зависимости от конфликтной установки и формы поведения сторон конфликт приобретает логику развития. Развивающийся конфликт имеет тенденцию создавать дополнительные причины для его углубления и разрастания. Каждая новая «жертва» становится «оправданием» для эскалации конфликта. Поэтому каждый конфликт является в определенной степени уникальным.

Три основные фазы стадии развития конфликта:

1. Переход конфликта из латентного состояния в открытое противоборство сторон. Борьба ведется пока ограниченными ресурсами и носит локальный характер. Происходит первая проба сил. На этой фазе еще существуют реальные возможности прекратить открытую борьбу и решить конфликт иными методами.

2. Дальнейшая эскалация противоборства. Для достижения своих целей и блокирования действий противника вводятся новые ресурсы сторон. Почти все возможности найти компромисс упущены. Конфликт становится все более неуправляемым и непредсказуемым.

3. Конфликт достигает своего апогея и принимает форму тотальной войны с применением всех возможных сил и средств. На этой фазе конфликтующие стороны как бы забывают истинные причины и цели конфликта. Главной целью противоборства становится нанесение максимального урона противнику.

3. Стадия разрешения конфликта. Длительность и интенсивность конфликта зависят от целей и установок сторон; ресурсов, средств и методов ведения борьбы; реакции на конфликт окружающей

среды; символов победы и поражения; имеющихся (и возможных) способов (механизмов) нахождения консенсуса и т. д.

На определенной стадии развития конфликта у противоборствующих сторон могут существенно измениться представления о возможностях своих и противника. Наступает момент переоценки ценностей, обусловленный новыми взаимоотношениями, расстановкой сил, осознанием реальной ситуации – невозможности достичь целей или непомерной ценой успеха. С этого момента фактически начинается процесс завершения конфликта, что не исключает новых обострений.

Переговоры – завершающий этап стадии разрешения конфликта, предусматривающий проведение переговоров и юридическое оформление достигнутых договоренностей. Переговоры предполагают взаимный поиск компромисса конфликтующих сторон и включают в себя всевозможные процедуры. Признание наличия конфликта.

4. Послеконфликтная стадия. Завершение непосредственного противоборства сторон не всегда означает, что конфликт полностью разрешен.

Степень удовлетворенности или неудовлетворенности сторон заключенными мирными договоренностями во многом будет зависеть от следующих положений:

- насколько удалось в ходе конфликта и последующих переговоров достичь преследуемой цели;
- какими методами и способами велась борьба;
- насколько велики потери сторон (людские, материальные, территориальные и др.);
- насколько велика степень ущемленности чувства собственного достоинства той или иной стороны;
- удалось ли в результате заключения мира снять эмоциональное напряжение сторон;
- какие методы были положены в основу переговорного процесса;
- насколько удалось сбалансировать интересы сторон;
- навязан ли компромисс одной из сторон или третьей силой или явился результатом взаимного поиска решения конфликта;
- какова реакция окружающей социальной среды на итоги конфликта.

Послеконфликтная стадия знаменует новую объективную реальность: новую расстановку сил, новые отношения оппонентов друг к другу и к окружающей социальной среде, новое видение существующих проблем и новую оценку своих сил и возможностей.

7. Управление конфликтами

Одним из доминирующих принципов управления конфликтом является принцип компетентности. Любой, кто часто сталкивается с конфликтными ситуациями, должен обладать общими знаниями о причине возникновения, характере развития и способах завершения конфликтов вообще.

Управление конфликтом – сознательная деятельность по отношению к конфликту, осуществляемая на этапе его возникновения, развития и завершения.

Управление конфликтом включает диагностику, симптоматику, профилактику, прогнозирование, ослабление, предупреждение, разрешение, урегулирование.

Выделяют такие управляющие воздействия, как гашение, пресечение, преодоление, устранение конфликта. Управление конфликтом более эффективно, если осуществлять его на ранних этапах возникновения противоречий.

Управление конфликтами можно рассматривать в двух аспектах – внутреннем и внешнем. Внутренний аспект управления конфликтами связан с собственным поведением, внешний аспект охватывает организационно-технологическую сторону урегулирования конфликтной ситуации. Конфликты на производстве, в организациях, социально-реабилитационных центрах и в других сферах в конечном итоге ни к чему не приводят, а в большей степени осложняют среду социального взаимодействия. Действия, происходящие в коллективе, зачастую получают невероятную интерпретацию, что приводит к развитию определенного сценария конфликта. Как правило, конфликт продолжается до тех пор, пока оказавшиеся в фокусе лица не вносят в него определенную ясность или не вступает в действие технология управления конфликтом, в которой важным моментом является выяснение достоверности полученной информации о содержании конфликта.

Управление конфликтом понимается многозначно. Применительно к социальным системам это целенаправленный процесс оптимизации данных систем в соответствии с объективными законами.

Конфликтолог А. В. Дмитриев, исследуя управление конфликтом, полагает, что лучше его предотвратить, влияя на все без исключения его компоненты, вплоть до того, как открытое противостояние появилось.

Исходным фактором успешного управления конфликтом считается его выявление и исследование многоплановых данных. Диагностика конфликта с целью дальнейшего управления им состоит в следующем:

- причины и источники конфликта, т. е. лежащие в его основе объективные и (либо) субъективные противоречия;
- природа конфликта: он существует в основе организационных целей или его участников;
- биография конфликта, т. е. его хроника, переломные места в его формировании и среда, где он появился и прогрессировал, а кроме того, ступени и направленность его развертывания;
- стороны конфликта: личности, категории, компании и т. п.;
- отношение сторон к конфликту: их миссии, ожидания;
- формальные и неофициальные отношения и позиции сторон, а также отношения их лидеров.

Диагностирование конфликтов является предупредительным (фр. *preventif* – предупреждающий, предохранительный, профилактический), т. е. предполагающим исследование ситуации в компании (координационной сферы) и обнаружение возможностей складывания остроконфликтных ситуаций, а кроме того, природы и основных результатов конфликтов, которые имеют все шансы появиться. В этом случае разговор идет о предвидении появления конфликтов и их основных итогов. Особенно это актуально, если речь идет о появлении инцидента с отрицательной либо отрицательно-положительной тенденцией, если сила и средства сторон растрачиваются на достижение целей, противоречащих целям компании.

В более широком значении устранение конфликта подразумевает воздействия, исключающие возникновение остроконфликтных условий либо ликвидирующие обстоятельства и источники конфликта, направленные на разрядку остроконфликтной напряженности, предупреждение развития остроконфликтного сознания, упадка и остроконфликтных операций.

Методами диагностики конфликта с целью его избежания считаются:

- регулярное взаимодействие с лицами, устанавливающими конструктивные отношения;
- принципиальные, официально аргументированные, безэмоциональные личные беседы;

- склонение возможных соучастников конфликта к обоюдным уступкам, игнорирование чье-либо преимущества;
- принятие административного решения, способного ликвидировать основу конфликта.

Деструктивный конфликт легче предупредить, чем устранить при его появлении.

Существует два типа разрешения конфликта:

- а) решение конфликта самими соучастниками;
- б) с участием третьей стороны (непосредственно присутствие третьей стороны считается характерной особенностью юридического конфликта). Нормы действующего законодательства дают возможность привлечь в конфликт третью сторону (примирителя, медиатора), иных лиц, миротворческие силы.

Кроме того, к эффективным методам управления конфликтами относят: диагностику противоборства, в том числе установление его факторов, мотивов поведения сторон; реализацию ситуационного и позиционного рассмотрения (т. е. прояснение сформировавшейся ситуации и позиций сторон); моделирование хода и результатов конфликта.

Прояснение существа конфликтной ситуации, ее восприятие, адекватное понимание участниками инцидента могут стать базой для формирования компромиссов, а кроме того, в определенных вариантах способны в целом устранить конфликт.

Рассматривая виды и возможности управления конфликтом, И. А. Ильева приводит следующий пример. Назрела забастовка в автотранспортной компании. При выяснении факторов инцидента оказалось, что в компании не интересовались делами сотрудников, которые были возмущены нарушением правил труда. Надо было не игнорировать мнение людей, а выслушать их, и назревающий конфликт был бы исчерпан, а спокойствие восстановлено. По сути, разговор идет о рационализации заинтересованностей участников инцидента и снятии психологического возбуждения. Безусловно, в этом случае конкретные факторы инцидента не могут быть предотвращены беседами, нужны фактические действия, нацеленные на удовлетворение потребностей сотрудников.

«Таким образом, конфликтующие стороны имеют все шансы без помощи других или посредством подсоединения третьей стороны попробовать выйти из состояния конфликта тремя методами: 1) принуждение; 2) разделение; 3) согласие», – объясняет А. В. Липницкий. При

использовании примирения «стороны обязаны показать желание к совместной работе и сообщить собственные позиции. Как правило, это тяжелый метод разрешения инцидента, при этом заявляемые сторонами позиции обязаны являться позициями силы, а никак не беспомощности», – замечает Ю. И. Гревцов. – Такого рода метод является одним из подходящих, он подразумевает анализ сторонами друг друга в свойстве равных, достоверность данных, обоюдное почтение».

Кроме этого инцидент способен быть разрешенным на различных стадиях. В определенных вариантах его возникновение возможно предотвратить, если стороны только лишь заступили в противостояние и почувствовали первоначальные неудобства и утраты. В других вариантах конфликт разрешается уже тогда, когда причинен непоправимый вред (смерть людей, ликвидация собственности и т. п.).

Распространенный вид разрешения конфликтов – привлечение миротворческих сил. Они имеют все шансы влиять как на саму конфликтную обстановку, так и на условия, которые поддерживают конфликт, и кроме того, на самих его соучастников. Один из основных законов эффективного разрешения конфликта – не конфронтация сторон, а поиски разрешения конфликта с целью удовлетворения интересов обеих сторон.

Многokrатно было замечено, что база конфликта – противоречия среди интересов субъектов. По этой причине наилучший и более продуктивный путь разрешения инцидента – предотвращение игнорирования интересов оппонентов. Данный путь, к сожалению, не всегда доступен. Необходимо принимать во внимание различие видов противоречий (очевидные, тайные, объектные, безобъектные), их степень, характерные черты субъектов и конкретные способности, какими обладают силы, стремящиеся к управлению конфликтом.

Итак, главные методы ликвидации противоречий, лежащие в основе инцидента, следующие: предотвращение предмета конфликта; раздел предмета конфликта среди сторон; формирование последовательности либо других законов взаимного использования предмета; возмещение одной из сторон предмета другой стороне; разведение сторон инцидента; перемещение взаимоотношений сторон в иную область, допускающую обнаружение единой заинтересованности.

Разрешение конфликта – это результат договора его участников по спорной проблеме. По мнению конфликтологов, имеется три основных типа подобного договора:

- 1) договоренность вследствие совпадения суждений сторон;

2) согласование договоренностей с точки зрения законодательства или моральных устоев;

3) договоренность, навязанная одной из конкурирующих сторон.

На практике установлено, что, если разрешение конфликта навязано, оно долгое время не просуществует, инцидент в той либо другой форме восстановится. Зачастую дискуссии переходят в сутяжничество, склоки, продолжающиеся годами. Уже давно нет объекта конфликта, поменялась структура управляющих институтов, принимавших спорное решение, а жалующийся все не прекращает добиваться перемен условий в свою пользу, не обращая внимания на изменившуюся обстановку. В этом случае совершается замена мотивации, преобладает сдвиг мотива на цель, т. е. инцидент деформируется, получая определенные нюансы. Стороны, нацеленные на устранение инцидента, обязаны принимать во внимание круг интересов обеих сторон.

Важно также воздействовать на идеологические и общественно-психологические компоненты конфликта, в частности, стремиться рассеять неверные взгляды о конфликтующей стороне, ее поступках и мотивах ее действий.

8. Разрешение конфликтов

Стили разрешения конфликтов:

- соперничество (конкуренция);
- сотрудничество;
- компромисс;
- избегание (уклонение);
- приспособление.

Стиль конкуренции

Если личность активна и намерена разрешить конфликтную ситуацию для удовлетворения собственных интересов, приходится применять стиль конкуренции. Как правило, человек, двигаясь к разрешению конфликта в свою пользу подчас в ущерб другим людям, вынуждает их принимать именно его способ решения проблемы.

В этом случае, выбирая стиль конкуренции, нужно иметь ресурсы для разрешения конфликта в свою пользу либо быть уверенным, что полученный результат – единственно верный. Например, руководитель может принять жесткое авторитарное решение, но в будущем это даст нужный результат.

Такой стиль разрешения конфликта готовит сотрудников к полному подчинению, особенно в нелегкие для компании времена.

Стиль сотрудничества

Стиль сотрудничества означает, что субъект старается разрешить конфликт в свою пользу, но при этом должен учитывать интересы оппонента. Поэтому разрешение конфликта предполагает поиск выгодного обеим сторонам исхода. Наиболее типичными обстоятельствами, когда используется этот стиль, можно считать следующие:

- если обе стороны конфликта имеют одинаковые ресурсы и возможности;
- разрешение этого конфликта выгодно, и ни одна из сторон не устраняется от него;
- между оппонентами давние и взаимовыгодные отношения;
- у каждой из сторон имеются вполне объяснимые цели;
- у каждой из сторон есть иные пути выхода из кризиса.

К стилю сотрудничества прибегают в тех случаях, когда у каждой из сторон есть время на поиск общих интересов. Но такая стратегия требует терпимости и эффективна в том случае, если в перспективе не предвидится каких-либо изменений в расстановке сил противоборствующих сторон.

Стиль компромисса

Компромисс означает, что противники стараются найти такое решение, при котором будут какие-то взаимные уступки. Использование этого стиля возможно, если стороны обладают одинаковыми ресурсами, но их интересы взаимоисключающие. Тогда стороны придут к какому-то временному решению, а выгода, которую они получают, будет кратковременной.

Самое интересное, что именно компромисс становится порой единственным возможным выходом из конфликта. Когда противники уверены, что стремятся к одинаковому результату, но понимают, что одновременно достичь этого невозможно.

Стиль избегания (уклонения)

Стиль уклонения обычно используется в том случае, когда потенциальный проигрыш в каком-то определенном конфликте намного выше, чем те моральные издержки, которые вызовет уклонение. Например, руководящие работники очень часто уклоняются от принятия спорного решения, откладывая его на неопределенный срок.

Если говорить о других должностях, например о менеджере среднего звена, то он может якобы потерять документы, озвучивать бесполез-

ную информацию, ссылаться на то, что вышестоящий начальник в командировке. Но затягивание решения по данному вопросу может еще сильнее усложнить проблему, поэтому стилем уклонения пользоваться лучше тогда, когда это не будет иметь серьезных последствий.

Стиль приспособления

Стиль приспособления проявляется в том, что личность совершает какие-либо действия, ориентируясь на поведение других людей, однако при этом не стремится отстаивать свои интересы и как бы заранее признает доминирующую роль оппонента и уступает ему в их противостоянии. Подобная модель поведения может быть оправдана лишь тогда, когда, уступая кому-то, вы не слишком много теряете.

Можно пустить все силы на борьбу с конкурентом, но велика вероятность проигрыша. В этом случае, применяя стиль приспособления, лучше поискать новую нишу в бизнесе или продать компанию более сильному конкуренту.

Основные способы разрешения конфликтов

Все имеющиеся на сегодняшний день методы разрешения конфликтов можно разделить на две группы:

- негативные;
- позитивные.

Негативные, т. е. разрушающие, методы означают, что победа будет достигнута только одной из сторон, и тогда результатом противоборства станет разрушение единства сторон, принимающих участие в конфликте.

Позитивные методы, наоборот, позволяют сохранить единство конфликтующих сторон. Но важно понимать, что такое деление в достаточной степени условно, так как на практике обе системы могут использоваться одновременно, при этом гармонично дополняя друг друга. Ведь это только в вооруженных конфликтах условием победы является достижение превосходства кого-то из противников.

Какими бы методами и стилями вы ни пользовались в поиске выхода из спорной ситуации, важно понимать, что худой мир лучше доброй ссоры. Неразрешенный конфликт будет забирать у вас намного больше сил, времени и здоровья, поэтому нужно приложить максимум усилий для его возможного разрешения.

9. Инструменты медиации

Медиационные инструменты – приемы, при помощи которых медиатор разрешает спор или приводит доверителей к пониманию проблемы.

Виды медиационных инструментов:

1. **Эхо-техника** – это медиационная техника, которая заключается в рефлексивном слушании и повторении слов говорящего. В ходе рефлексивного слушания говорящий уверен, что слушающий его слушает; слушающий его слышит; слушающий ему сопереживает.

2. **Побуждение к высказываниям.** В ходе изложения своей истории говорящий по различным причинам может испытывать трудности при рассказе. При помощи повторения части фразы говорящего медиатор побуждает его продолжать и активизировать говорение.

3. **Прояснение понимания.** Медиатор повторяет с вопросительной интонацией непонятное ему в речи говорящего место. Говорящий возвращается к этому месту своей речи и перефразирует ее или раскрывает более подробно. При этом могут обнаружиться важные для разрешения спора обстоятельства.

4. **Удержание эмоционального фона.** Медиатор повторяет спокойным тоном услышанные в речи говорящего нейтрально окрашенные фразы: «пришел к выводу», «успокоился», «понял».

В применении эхо-техники существуют следующие опасности.

Эффект плохо слышащего. В случае, если медиатор излишне часто повторяет фразы за говорящим, это может начать раздражать самого говорящего.

Перебивание. Эхо-техника может восприниматься в качестве акта перебивания (чем она собственно и является) и, следовательно, может быть рассмотрена стороной как нежелание медиатора ее слушать. Коммуникация в этом случае может прерваться.

Несмотря на простоту эхо-техники, она представляет для многих трудности, так как оказывается очень сложно отказаться от оценки и интерпретации высказывания другого.

5. **Медиационный коучинг** ("*coaching*" – наставлять, воодушевлять, тренировать) – это индивидуальная беседа со стороной конфликта. Идеология коучинга более согласуется с идеологией медиации. Отличие между ними в том, что коучинг, как правило, проходит

индивидуально в форме консультирования и потому идеально подходит к подготовительной стадии медиации, когда происходят индивидуальные беседы с клиентами.

Коучинг основан на ряде позиций, которые идеально подходят к медиации:

- каждый человек обладает возможностью развиваться;
- человек может развиваться исключительно в тех случаях, когда он этого желает и готов к изменениям;
- то, как человек определяет для себя успех, окажет решающее воздействие на его достижения;
- человек ограничивает свой потенциал рамками своих убеждений;
- человек обучается только в том случае, когда он вовлечен в процедуру;
- человек может обучаться только тогда, когда он мыслит и формулирует планы на будущее.

Индивидуальное консультирование в формате коучинга можно распределить на несколько этапов, на каждом из которых коучеру целесообразно задать клиенту ряд вопросов:

I. Расстановка целей.

1. В каком направлении вы хотели бы прояснить для себя конфликт, в котором вы оказались?
2. На какие результаты от нашей встречи вы рассчитываете?

II. Обследование реальности.

1. В чем состоит текущая ситуация, связанная с конфликтом?
2. Каковы ваши опасения, связанные с конфликтом, и насколько они сильны?
3. Кто еще, кроме вас, может повлиять на развитие конфликта?
4. Какие действия вы предпринимали для разрешения конфликта?

III. Список возможностей.

1. Перечислите возможные способы разрешения конфликта.
2. Составьте список всех способов разрешения конфликта.
3. Что еще можно сделать для разрешения конфликта?
4. Что вы могли бы сделать, если начать с «чистого листа»?
5. Каковы достоинства и недостатки каждой из внесенных в список возможностей?

IV. Что надо сделать.

1. Что вы собираетесь делать (какие возможности выбираете)?
2. В какой степени выбранные варианты обеспечат разрешение конфликта?
3. Каковы ваши критерии и способы измерения успеха?

V. Что требуется от медиационной сессии.

1. Что вы можете сделать на сессии для достижения своей цели?
2. Какие цели у вашего партнера?
3. Что общего между вашими целями?
4. Давайте сформулируем вопросы для сессии (повестка дня).

В ходе ответов на эти вопросы не только медиатор, но, главное, клиент начинает понимать суть конфликта, который послужил причиной обращения к медиатору.

В медиации активно используются и такие инструменты, как переговоры и фасилитация, о которых рассказывали выше.

10. Стили медиации

1. Медиация, ориентированная на решение проблем (problem-solving or settlement-directed approach).

Основной особенностью этого подхода является сосредоточенность на интересах людей, а не на позициях: позиция – это исход конфликта, который конфликтующая сторона заявляет как наиболее предпочтительный; интересы – цель, которая должна быть удовлетворена или достигнута. В рамках данного подхода медиатор вначале предлагает сторонам конфликта изложить свои позиции, а уже потом помогает им признать, что у сторон существуют общие интересы и потребности. Медиатор акцентирует внимание на общих потребностях и помогает участникам конфликта найти взаимовыгодное решение.

Используя технику ведения принципиальных переговоров, медиатор ставит следующие цели:

- отделить людей от проблем;
- сконцентрироваться на интересах, а не на позициях;
- разработать взаимовыгодные для обеих сторон варианты решений.

Медиация, нацеленная на урегулирование противоречий, проходит в несколько этапов.

1. Определение проблем, в ходе чего участники разъясняют свои позиции.

2. Сбор фактов и обмен информацией.

3. Изучение возможных вариантов решения, т. е. рассмотрение потребностей сторон, их опасений и возможных последствий.

4. Достижение согласия, когда в ходе переговоров вырабатываются взаимовыгодные решения.

Данный подход основан на определенных презумпциях.

Предполагается, что участники:

- мотивированы на нахождение решения;
- способны мыслить рационально;
- достаточно четко осознают, какие вопросы им необходимо урегулировать;
- способны пояснить и отстаивать свои позиции;
- в состоянии вести переговоры друг с другом;
- в состоянии принять справедливое и/или приемлемое решение проблемы.

Такой подход наиболее применим в коммерческих и гражданских спорах, а также частично используется для урегулирования семейных конфликтов. Он основан на гарвардском проекте переговоров (работы Фишера и Юри 1981 г.) и работах Мора (1987), часто интегрируется в практику западных медиаторов.

2. Трансформативная медиация (*transformative approach*).

Данный подход позволяет участникам определить ход медиации, в то время как медиатор следует за ними (а не наоборот, когда участники следуют указаниям медиатора). В данном случае в центре внимания – общение сторон, предоставление им возможности по-новому взглянуть на происходящее и понять это сердцем, а не только разумом. Здесь ключевыми компонентами являются слышание и слушание: именно это помогает участникам конфликта пережить некую «трансформацию» и прийти к взаимопониманию, что, в свою очередь, способствует признанию ими потребностей друг друга и более чуткому отношению к таким потребностям.

Начало трансформативной медиации как отдельной школы было положено в 1994 г., когда была издана книга американских медиаторов Роберта Буша и Джозефа Фолджера «The Promise of Mediation. Transformative Approach to Conflict» («Что может медиация? Трансформативный подход к конфликту»). Отличительной особенностью данной

работы от иных, написанных практиками, является открытое обсуждение ценностей и идеологии, лежащих в основе медиативной практики, а также подробное разъяснение ее теоретических предпосылок.

Трансформативный подход наиболее распространен в сфере семейной медиации, разрешения соседских споров, при работе с этнополитическими конфликтами, где более важен морально-нравственный аспект. В медиации коммерческих споров, где юридический аспект является более важным, а заключение соглашения рассматривается участниками как основная цель, трансформативный подход применяется значительно реже.

3. Нарративная медиация (narrative approach).

Нарративный подход к медиации разработан Джеральдом Монком и Джоном Уинслэйдом, психологами из Новой Зеландии, в настоящее время работающими в США.

Нарративная медиация основывается на содействии сторонам конфликта в достижении взаимопонимания с помощью рассмотрения личных и культурных нарративов (историй), которые лежат в основе конфликта.

Предполагается, что причины конфликта заключаются не в человеческих потребностях и интересах, а внутри общих для его участников социокультурных связей. Задача нарративной медиации – преодоление разногласий, вызванных конфликтом, а не поиск истины.

Данная разновидность классической медиации не ориентирована на подписание сторонами соглашения. Достигнутое соглашение будет неким «побочным продуктом» для налаживания отношений между сторонами.

Нарративный подход основан на убеждении в том, что медиаторы и участники конфликта оказывают продолжительное влияние друг на друга в ходе диалога, т. е. сам процесс медиации выглядит как изложение участниками своего взгляда на происходящее.

В нарративном подходе к медиации принято считать:

- что конфликт возникает внутри общей для его участников социокультурной «ткани», а не порождается внутренне присущими людям влечениями и интересами;
- люди проживают свою жизнь в соответствии с определенными историями, и потому сюжеты и смыслы важнее фактов и причин;
- истории социально конструируются в культуре.

Цель нарративной медиации – оказание помощи участникам конфликта в выстраивании истории, преодолевающей доминирование конфликта над их жизнями.

Сложность применения данного подхода заключается в необходимости усвоения его философских и этических оснований, а не только юридических знаний.

4. Экосистемная, или семейно-ориентированная, медиация (*ecosystemic or family-focused approach*).

Экосистемный подход используется в основном для урегулирования семейных конфликтов. Ведущим практиком данного подхода признана Лиза Паркинсон – одна из основательниц семейной медиации в Великобритании, автор книги «Семейная медиация», выдержавшей три переиздания и ставшей настольной книгой многих практикующих медиаторов во всем мире.

Основной задачей экосистемной медиации следует назвать помощь семьям в преодолении грядущих перемен и сохранении нормальных отношений с детьми. Эта модель также применяется в межкультурных конфликтах и спорах между людьми разных поколений.

Если рассматривать конфликт с системной точки зрения, выясняется, что действия каждого члена семьи, включая детей, влияют на реакции и действия других членов семьи. Следовательно, цель медиации – нахождение решения проблемы, которое действительно работает на практике, так как невозможно работать только со взрослыми, не принимая во внимание потребности, чувства и реакции их детей. Ведь вполне возможно, что дети найдут способ помешать реализации достигнутых договоренностей, которые совершенно не соответствуют их желаниям и потребностям. В рамках экосистемной медиации медиатор сохраняет равноудаленность, анализируя потребности семьи как единого целого, не концентрируясь на противостоянии двух взрослых людей.

Основные принципы экосистемного подхода к семейной медиации:

- членам семьи (как правило, родителям) может потребоваться помощь в обсуждении изменений, затрагивающих все сферы их жизни: проблемы взаимоотношений с детьми, жилищные, финансовые и другие вопросы;

- необходим междисциплинарный подход: медиация проходит

в особом культурном, социальном и правовом окружении, что влечет необходимость обладания знаниями из различных областей;

– восприятие ребенка как личности, а не как объекта собственности, обладающей рядом прав, в том числе права на сохранение благоприятных и устойчивых семейных отношений. Разведенная пара с детьми может продолжать оставаться семьей: потребности членов семьи взаимосвязаны, кроме того, им может потребоваться помощь в обсуждении проблемы, волнующей каждого из них;

– необходимость осознания детьми и подростками происходящих изменений. Если родители сочтут это приемлемым, молодое поколение может непосредственно или опосредованно принимать участие в медиации;

– необходимость прохождения дополнительной подготовки медиатора для проведения медиации с участием детей.

5. Медиация, основанная на понимании (understanding-based approach).

Главная цель этого подхода заключается в разрешении спора посредством понимания, так как более глубокое понимание сторонами их собственных перспектив, приоритетов и интересов, как и перспектив, приоритетов и интересов других сторон, делает их способными совместными усилиями преодолеть возникший между ними конфликт. В рамках данного подхода ключевое значение имеет ответственность сторон за те решения, которые они принимают. Такой подход предполагает, что именно сами участники, а не профессионалы наиболее полно представляют себе суть спора и имеют наилучшие возможности найти решение.

Кроме основных моделей медиации выделяют также фасилитативную модель медиации (facilitative mediation) и оценочную модель (evaluative mediation).

Темы для самостоятельного изучения

1. Суть медиации.
2. Основа медиации.
3. Законность как принцип медиации.
4. Профессионализм медиатора как непоименованный принцип медиации.

5. Преимущества медиации перед судебным разбирательством.
6. Медиация и медицинские науки.
7. Место медиации в системе психологических приемов и формул самовнушения.
8. Понятие и роль диффузной идентичности личности в эскалации конфликтных взаимоотношений.
9. Приемы расширения сферы осознаваемого в конфликте.
10. Поведение в конфликте.
11. Медиативные приемы в работе с собственно личностным содержанием конфликта.
12. Гарвардский метод эффективных переговоров.
13. Принципиальные переговоры.
14. Теория мотивации.
15. Потребности, интересы, позиции сторон.
16. Виды интересов.

Практические задания

1. Ознакомьтесь с научными работами и приведите список авторов (не менее 5), которые занимались исследованием вопросов становления медиации в России, с указанием названий и краткой аннотацией работ.
2. Напишите эссе на тему «Отличие медиации от восстановительного правосудия».
3. Дайте определения следующим понятиям:
 - консилиация;
 - фасилитация;
 - рефрейминг.
4. На основе прочитанного текста и дополнительной литературы составьте таблицу «Медиация в системе научного познания общества».

Имя ученого (не менее 5)	Интерпретация понятия «медиация»	Достоинства и недостатки данного научного подхода
...	...	...

5. Схематично или в виде краткого конспекта изобразите, как определяется место медиации в различных отраслях знаний.

6. Напишите эссе (статью/реферат) на одну из тем: «Медиация в социальной сфере», «Медиация в современном мире».

7. Напишите эссе (статью/реферат) на тему «Принцип добровольности в медиации. Добровольная и обязательная медиация: за и против».

8. Решите тест.

Медиатор не должен разглашать ход и результаты медиации:

- а) если на это нет разрешения всех сторон;
- б) этого не требует закон.

Характерно ли для медиации равноправие сторон:

- а) да;
- б) нет.

9. Составьте примеры (не менее 3), в фабулах которых будут описаны различные виды конфликтов.

10. Проанализируйте материалы судебной практики и составьте статистическую сводку о том, по каким основаниям (видам конфликтов) в вашем регионе за последние три года чаще всего происходили судебные процессы.

11. Опишите, как происходит эскалация конфликта.

12. Напишите эссе (статью/реферат) на тему «Напряженность конфликта».

13. Ознакомьтесь с правоприменительной практикой и приведите свои примеры (в том числе настоящие судебные прецеденты), иллюстрирующие инструменты медиации.

14. Подумайте и опишите, какие еще могут возникнуть инструменты и стили медиации на современном этапе.

15. Напишите статью/перечень тезисов об одном выбранном вами из перечисленных или самостоятельно выделенном инструменте медиации.

Тема 2. Медиатор и процедура медиации

План

1. Правовой статус медиатора.
2. Различные школы и подходы в медиации.
3. Подготовка к процедуре медиации.
4. Процедура медиации и ее стадии.
5. Основные навыки (компетенции) медиатора в различных стадиях медиации.
6. Завершение медиации.
7. Правовая природа соглашения об урегулировании спора.

1. Правовой статус медиатора

В медиации третья сторона в лице медиатора имеет нейтральный, беспристрастный статус в определенном конфликте и обладает функцией помощи конфликтующим сторонам в выработке определенного соглашения по спору. Стоит заметить, что стороны конфликта при этом имеют полный контроль над принятием решений касательно урегулирования спора и условиями по его разрешению.

Процесс назначения медиатора происходит взаимным соглашением сторон, при этом услуги по проведению медиации могут быть как на платной, так и бесплатной основе. Федеральный закон предусматривает проведение процедуры на различных стадиях судебного разбирательства: внесудебной, досудебной и судебной.

Имеются также определенные требования к медиаторам, устанавливающие, что медиатор может выполнять свою деятельность как на профессиональной, так и непрофессиональной основе. В первом случае лицо должно достигнуть возраста двадцати пяти лет, иметь высшее профессиональное образование и пройти курс обучения по программе подготовки медиаторов (соответствовать профессиональному стандарту «Медиатор»). Во втором случае лицо должно достигнуть возраста восемнадцати лет, обладать полной дееспособностью и не иметь судимостей.

Дополнительные требования к медиатору могут устанавливаться также следующими актами:

— кодексами профессиональной этики медиаторов, принятыми саморегулируемыми организациями медиаторов (подп. 2 п. 4 ст. 18 Закона о медиации);

- стандартами профессиональной деятельности медиаторов, принятыми саморегулируемыми организациями медиаторов (п. 2 ст. 16 Закона о медиации);
- правилами проведения процедуры медиации, утвержденными организацией, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации (п. 7 ст. 15 Закона о медиации);
- соглашением сторон конкретного спора (п. 7 ст. 15 Закона о медиации) и т. д.

Медиатор осуществляет свою деятельность в соответствии с законодательством Российской Федерации, международными правовыми актами и при взаимном волеизъявлении сторон на основе принципов добровольности, конфиденциальности, сотрудничества и равноправия.

Медиатор принимает содействие в разрешении споров в следующих сферах: сопровождение проектов, в которых затрагиваются интересы нескольких сторон; экономическая сфера; корпоративное право; интеллектуальное, публичное, семейные право; трудовая сфера и др.

Медиатор находится в нейтральной, незаинтересованной и независимой позиции, осуществляя помощь сторонам в выработке общего понимания возникшего спора и действий, направленных на урегулирование конфликта. Медиатор не может занимать чью-либо сторону и ставить определенную сторону в преимущественное положение, а также комментировать позиции и решения судов.

Медиатор беспристрастен, он не может учитывать в процессе медиации человеческие чувства сторон спора и в равной степени осуществляет помощь конфликтующим сторонам в достижении соглашения по вопросам, которые требуют урегулирования. Это достигается путем переговоров, основанных на свободном волеизъявлении. Медиатор ориентирован на достижение четких соглашений между участниками конфликта в том, как они будут решать конкретные возникшие противоречия.

Медиатор осуществляет содействие сторонам в составлении промежуточных документов (меморандумов о взаимопонимании) по результатам обсуждения, помогает в заключении итогового письменного соглашения (медиативного соглашения). Медиатор может не поддерживать какое-либо соглашение сторон, обязательное для исполнения, вне зависимости от его последствий для участников конфликта.

Правовой статус медиатора определяет Федеральный закон Российской Федерации от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)». Законом установлены требования к медиатору, его права и обязанности.

Требования к медиаторам согласно федеральному закону заключаются в определенных условиях, необходимых для осуществления деятельности медиатора. Как уже упоминалось, деятельность медиатора может осуществляться на непрофессиональной и профессиональной основе. Разница между условиями для профессиональной и непрофессиональной деятельности заключается в возрасте и уровне подготовки лица.

Деятельность медиатора не является предпринимательством. Медиаторы, осуществляющие свою деятельность, имеют право заниматься иными деятельностью, не запрещенными законодательством. Стоит заметить, что лица, замещающие государственные должности Российской Федерации и схожие должности в субъектах Российской Федерации, гражданской службы и муниципальной службы, не могут быть медиаторами.

Ответственность за нанесенный вред сторонам конфликта в ходе осуществления деятельности медиатора несет медиатор.

Несмотря на тот факт, что медиация – это относительно новое явление в праве Российской Федерации, продолжается дальнейшее развитие данной технологии урегулирования споров. В пользу этого утверждения можно привести примеры создания в последние годы организаций, непосредственно занимающихся координацией лиц, осуществляющих медиацию, например, созданная в 2011 г. «Национальная организация медиаторов».

Изучив и проанализировав правовой статус медиатора в Российской Федерации, можно с уверенностью заявить, что федеральный закон о медиации является исчерпывающим касательно правового статуса лица, осуществляющего медиацию.

2. Различные школы и подходы в медиации

Первоначально сформировавшаяся медиация имела один единый подход. Не было никаких других разновидностей. Но, как это бывает, со временем стали выделяться и другие формы проведения процедуры

медиации. По мере развития различных подходов к медиации первоначальную модель стали называть классической. Именно в этой форме медиация появилась в России в начале 1990-х гг.

Отличительные особенности классической медиации:

- медиатор следит за соблюдением правил, принятых в начале процедуры;
- медиатор процедурой обеспечивает достижение цели, помогает конфликтующим сторонам разработать и заключить соглашение, уделяет внимание эмоциям участников, помогает определить истинные интересы оппонентов;
- соглашение не является самоцелью, ради которой можно жертвовать принципами процедуры.

Выделяют несколько разновидностей классической медиации: многосторонняя и медиация судебных споров.

В многосторонней медиации участвуют более двух сторон. Она применяется для сложных конфликтов, имеющих групповую или межгрупповую структуру. В процедуре всегда участвует более одного медиатора. Многосторонняя медиация применяется при рассмотрении, например, международных конфликтов, которые регулируются различными государствами и международными организациями.

В зависимости от подхода выделяются следующие модели медиации:

- фасилитативная (facilitative);
- оценочная (evaluative);
- директивная (directive);
- фандрайзинговая (fund - raising);
- основанная на интересах, или интегративная (interest - based or integrative);
- отчаянная, безрассудная (desperative mediation);
- ориентированная на достижение цели (goal - oriented);
- направленная на достижение соглашения (settlement - driven);
- родовая, исходная (generic);
- гуманистическая (humanistic);
- познавательная систематическая (cognitive systemic);
- экосистемная, ориентированная на семью (ecosystematic, family - oriented);

- регулятивная;
- медиация, основанная на понимании (*understanding – based approach*).

Одним из часто встречающихся подходов следует назвать *фасилитативную медиацию (facilitative approach)*.

Фасилитативный подход базируется на идеях групповой фасилитации и часто противопоставляется оценочному подходу в медиации. При оценочной медиации медиатор влияет на процесс медиации, оценивая происходящее, а при определенных обстоятельствах оказывает влияние на результат диалога, при необходимости предлагая свои варианты разрешения конфликта.

Особенности фасилитативного подхода заключаются в следующем:

- медиатор помогает участникам наладить общение и объяснить суть конфликта;
- медиатор оставляет за конфликтующими сторонами право на принятие решений, при этом сам такового не имеет и противостоит попыткам сторон возложить на него такого рода ответственность, даже если участники медиации не могут прийти к определенному решению;
- медиатор придает значение чувствам и переживаниям сторон, в том числе и к невысказанным, используя их как дополнительный источник важной информации. Иногда за проявляемым гневом кроются боль и страх, и достаточно помочь людям в выражении их состояний и снятии конфликтного напряжения, чтобы они могли более адекватно оценить сложившееся положение, понять свою роль в создавшейся ситуации и возможности влияния на проблему;
- медиатор создает для сторон модель эффективного поведения в сложной конфликтной ситуации.

Несмотря на сходство фасилитативного подхода в медиации с собственно фасилитацией, между ними существует ряд различий:

- медиатор в отличие от фасилитатора может проводить и отдельные встречи; фасилитация проводится в присутствии всех участников группы;
- медиатор способствует сторонам в разрешении конфликта, который в данный момент соучастники не в состоянии конструктивно решить своими силами; фасилитация не обязательно проходит в конфликтной ситуации, ее основная цель – улучшение процесса групповой работы;

– медиатор уделяет внимание как содержательной части конфликта, так и переживаниям, чувствам сторон; для фасилитатора важна в первую очередь содержательная часть общения.

Таким образом, фасилитативный подход в медиации используется во множестве моделей медиаций, где медиатор оставляет за сторонами право на принятие решения и выступает как неавторитарное третье лицо, уделяя при этом внимание переживаниям и эмоциям конфликтующих сторон.

3. Подготовка к процедуре медиации

Подготовка к медиации – это подготовка сторон к будущим переговорам. Случается, что для медиации нужен лишь толчок, и стороны соглашаются на переговоры с участием третьей стороны. Но бывает, что все усилия напрасны и медиации не получается.

Наиболее трудоемкой признана ситуация вхождения в структурные конфликты, когда в них задействованы разные государственные и социальные группы и разные уровни власти (например, конфликты экологические, уплотнительной застройки, банкротства предприятий и т. п.).

Основными инструментами медиатора для подготовки медиации являются консультации и консилиация.

Так, в межличностных конфликтах делается предложение об урегулировании конфликта второй стороне либо самой стороной, либо медиатором. Если по какой-либо причине первая сторона конфликта не может сделать предложение о медиации, это делает медиатор. Посредник связывается, как правило, по телефону со второй стороной и проводит конфликтологическую консультацию в виде интервью.

Главная задача медиатора – определить, является ли ситуация пригодной для медиации, и подготовить стороны к переговорам. Как правило, вторая сторона, которая не обращалась за помощью, не готова сразу идти на переговоры. Она может вообще отказаться обсуждать саму проблему конфликта, возмущаться и быть очень агрессивной. Для медиатора это сигнал, что конфликт серьезный и имеет значение для второй стороны. Поэтому задача посредника – обсудить со второй стороной, какие именно трудности и неудовольствие вызывает первая сторона.

Наибольшие трудности в подготовке к медиации представляют ситуации, когда конфликт затяжной и негативные эмоции слишком

сильны. Медиатору может потребоваться длительная (иногда до полу-года) индивидуальная работа с каждой из сторон, чтобы снять эмоциональное сопротивление и добиться доверия конфликтующих к встрече за столом переговоров. Такое возможно в том случае, если хотя бы одна из сторон настойчиво стремится разрешить конфликт. Если же обе стороны не хотят видеть друг друга, но хотят разрешить спор, можно использовать консилиацию.

Консилиация – это ведение переговоров медиатором без непосредственной встречи сторон за одним столом; процедура, аналогичная челночной дипломатии в международных переговорах или методу одного списка. Ее целесообразно применять в случае слишком сильной эмоциональной отягощенности конфликта, часто сопровождающейся нежеланием одной или обеих сторон встречаться лицом к лицу, но при наличии готовности все-таки попытаться разрешить проблему.

Нередко в процессе консилиации отношения между сторонами спора улучшаются настолько, что они оказываются готовы встретиться и завершить переговоры за одним столом.

Консилиация используется также, когда вторая сторона отказывается вообще вести какие-либо переговоры. В этом случае медиатор работает с одной стороной, анализируя конфликт и вырабатывая возможные действия и поведение этой стороны в контексте урегулирования конфликта. И такие встречи могут происходить несколько раз, пока конфликтующая сторона не разрешит для себя проблему.

Если же такая встреча происходит только один раз, то речь идет просто о конфликтологическом консультировании.

4. Процедура медиации и ее стадии

Опишем поэтапно, как протекает процесс медиации.

Стороны конфликта пришли на переговоры, сели за стол, медиатор занял место между ними и начал свое *вступительное слово*.

Во вступительном слове объясняется, что такое медиация, принципы медиации, особое внимание обращается на конфиденциальность происходящего процесса, рассказывается о правилах поведения участников, объясняется право проводить кокусы, выясняется мнение присутствующих о том, все ли стороны, от которых зависит принятие решения, присутствуют на переговорах, и предлагается участникам подписать соглашение об участии в медиации. Цель вступительного

слова – сделать процесс медиации ясным и предсказуемым для участников переговоров, создать атмосферу доверия как к процессу, так и к самому медиатору.

После соглашения о процедуре переговоров начинается следующий этап медиации – *представление сторон*. Медиатор обращается к одной из сторон (обычно к той, которая обратилась с просьбой о проведении медиации) и предлагает подробно рассказать, в чем, на ее взгляд, состоит обсуждаемая проблема. По окончании речи первой стороны медиатор задает вопрос: вы изложили все существенные обстоятельства дела или хотите еще что-нибудь добавить?

Затем он кратко пересказывает (эхо-повтор) услышанное. При пересказе медиатор не делает никаких оценок, ничего не интерпретирует, позволяя себе только структурировать изложенное. Завершается пересказ стандартными вопросами типа: я правильно вас понял? Я не упустил ничего существенного?

После этого медиатор обращается к другой стороне и просит ее рассказать свое видение проблемы. Он также задает уточняющие вопросы и повторяет услышанное.

Следующий этап медиации носит своеобразное название – *вентиляция эмоций*. Сторонам конфликта предлагается обсудить услышанное и высказать свои комментарии. На этом этапе медиатор дает возможность всем участникам высказать оценки происшедшего и выразить свои чувства, которые у них при этом возникают. Возможность откровенно и корректно говорить о своих чувствах повышает у конфликтующих сторон доверие к процессу медиации. Главная задача на этом этапе – достичь согласованной формулировки проблем, принимаемой всеми сторонами.

Если медиатор чувствует, что стороны спора что-то недоговаривают, умышленно скрывают друг от друга, он может объявить о необходимости проведения *кокусов* – бесед с каждой стороной поочередно. Одна или обе стороны конфликта могут сообщить в кокусах сведения, которые, по их мнению, не должны быть известны другой стороне. Поэтому медиатор по окончании кокуса должен обязательно уточнить, что именно из сказанного может быть высказано в присутствии другой стороны при продолжении медиации.

На этапе вентиляции эмоций (в том числе в кокусах) констатируются интересы участников; при этом посредник старается выявить

точки сближения или прямого пересечения позиций и интересов сторон.

Следующий этап – *формирование повестки переговоров*. Медиатор благодарит стороны за продуктивную работу на предшествующем этапе, фиксирует найденные точки сближения и предлагает четко сформулировать те вопросы, которые требуют разрешения на медиационной сессии. В перечень таких вопросов (т. е. в повестку переговоров) не должно включаться обсуждение явно провозглашенных интересов сторон (этим медиация принципиально отличается от психологического консультирования, где основное внимание уделяется как раз мотивам тех или иных поступков и решений).

После составления повестки дня медиатор должен убедиться в том, что обе стороны утверждают ее в данной редакции и не желают в ней ничего изменить, убрать или добавить.

Основной этап медиации – *выработка предложений*. Успех работы на этом этапе во многом зависит от интеллектуальных возможностей сторон (если хотя бы одна из сторон не способна к рациональному рассуждению, медиация никогда не приведет к успеху). Но, конечно же, на результативность процесса влияет и искусство медиатора, помогающего генерировать конструктивные идеи.

После того как предложения сформированы, стороны переходят к этапу *подготовки соглашения*. Здесь происходит проверка этих предложений на реальность, окончательное редактирование письменного текста, устраивающего в равной степени все стороны. Затем обсуждаются меры, которые могут быть приняты каждой из сторон спора в случае нарушения соглашения.

Выход из медиации – это ее предпоследний этап. Обычно медиатор благодарит стороны за конструктивную успешную работу, выражает надежду, что и он оправдал доверие сторон и т. п. Задача этого этапа – получение медиатором обратной связи о результатах работы. Стороны конфликта оценивают, во-первых, насколько они удовлетворены достигнутым соглашением; во-вторых, насколько они удовлетворены самой процедурой переговоров с участием медиатора; и, наконец, они оценивают свое эмоциональное состояние: стало ли им легче после сеанса медиации, упало или, наоборот, возросло психологическое напряжение и т. д.

Самый последний этап процесса медиации – это *прослеживание дальнейшего развития ситуации* (этап постконфликта). На этом этапе оцениваются реальная результативность медиации (действительно ли

стороны стараются исполнять достигнутое соглашение), возможность оказания дальнейшей помощи (провести еще одну медиацию, направить в юридическую или психологическую консультацию и т. п.).

5. Основные навыки (компетенции) медиатора в различных стадиях медиации

Первые попытки внедрения процедуры медиации в жизнь общества осуществлялись индивидами из различных профессиональных сообществ. Так, чаще всего свою карьеру с медиативной практикой связывают юристы, психологи, консультанты, социологи. Происходит это, вероятно, потому, что медиация представляет собой симбиоз знаний этих гуманитарных наук. Примечательно высказывание А. Е. Молотникова, кандидата юридических наук, о том, что «наиболее эффективным медиатором может стать лишь тот кандидат, который обладает юридическими знаниями, имеет навыки психолога и мудрость судьи».

В современном мире для того чтобы стать профессиональным медиатором и иметь высокий рейтинг в профессиональном сообществе, недостаточно высшего образования и некоторых личностных качеств. Существуют стандарты для оценки профессионализма и квалификации медиаторов, включающие в себя набор знаний и навыков, необходимых в данной сфере деятельности. Эти стандарты в обязательном порядке предполагают наличие успешного опыта в разрешении конфликтных ситуаций в ходе медиативной процедуры.

Эффективность деятельности медиатора во многом зависит от его умения корректно проводить выбор стратегий и тактик работы с учетом специфики конкретной ситуации. Анализ ситуационной переменной важен как для постановки целей и способов их достижения, так и для определения необходимой степени вмешательства третьей стороны в ходе переговорного процесса.

На сегодняшний день мировая практика медиации владеет огромным багажом техник. Традиционно выделяют техники рефлексивного, контекстуального и независимого вмешательства.

Использование *техник рефлексивного вмешательства* направлено на установление и поддержание контакта между медиатором и участниками, выстраивание доверительных отношений с участниками конфликта, что, по мнению ряда авторов, способствует эффективности медиации. Эту технику важно применить на первой стадии медиации во вступительном слове медиатора.

Для оптимизации отношений между сторонами конфликта и продвижения в решении проблемы используется арсенал *техник контекстуального вмешательства*. Медиатор подстраивает свою деятельность под различные обстоятельства спора. Например, в ситуации высокой враждебности медиатор использует юмор для облегчения рабочей атмосферы и тактики давления с целью побуждения участников отказаться от нереалистичных ожиданий и пойти на уступки. Эта техника важна на стадиях презентации сторон, вентиляции эмоций и на других стадиях медиации.

В тех подходах к медиации, в которых представляется возможным влияние медиатора на принимаемое решение, активно используются *техники независимого вмешательства* (вынесение собственных предложений, оценка итогового соглашения, проверка его на реалистичность).

Когнитивные процессы в течение продолжительного периода времени рассматривались в качестве основных психологических механизмов, обеспечивающих эффективность в различных сферах деятельности. Современные исследования профессиональной и личностной успешности индивида, эффективности взаимодействия с окружающей средой, успешности в социальных взаимодействиях ставят в центр внимания способности в *эмоционально-мотивационной* и *социальной* сферах. Медиатору необходимо обладать *эмоциональной компетентностью*.

В своей работе медиатор должен владеть знаниями в области психологии. Рекомендационным требованием к специальности медиатора является высшее образование в сфере психологии, так как данная наука дает возможность понять сущность человека, его природу, учит анализировать все те проблемы, которые способен решить посредник в момент спора.

Таким образом, при исследовании особенностей ведения конфликта необходимо учитывать специфику строения человеческой психики, уметь распознавать индивидуальные особенности каждого человека, участвующего в конфликте, понимать его желания и то, чем они обусловлены. Профессиональный медиатор должен уметь определять важные аспекты психологии своих клиентов и разрешать сложившуюся конфликтную ситуацию. Коммуникация со сторонами спора выстраивается таким образом, чтобы аккуратно и бережно понять намерения

клиента, выявить его защитные механизмы и ту социально-гендерную роль, которую клиент выполняет. Результат медиации и нахождение взаимовыгодного решения для конфликтующих сторон зависят как от участников конфликта, так и от медиатора, а знание психологических аспектов медиации позволяет избежать проблем в проведении процедуры медиации и работе с клиентами.

6. Завершение медиации

Если конфликтующим сторонам удалось выработать общие условия урегулирования спорной ситуации, в соответствии с требованиями закона о медиации должно быть оформлено медиативное соглашение, в котором фиксируются результаты медиации.

Роль медиатора на данном этапе состоит в том, чтобы максимально проверить условия достигнутого соглашения на *реальность* и *исполнимость*.

В ходе медиации стороны конфликта делают взаимные обещания. Путем правильной постановки вопросов медиатор должен проверить эти обещания и исключить из будущего соглашения заранее невыполнимые и нереалистичные обязательства сторон. Реальность и исполнимость достигнутого медиативного соглашения является основой его добровольного исполнения и дальнейших нормальных отношений между сторонами. Они также во многом определяют успех процедуры медиации в целом.

Медиатор должен следить за тем, чтобы заключаемое соглашение было максимально исполнимым. Например, медиатор может поднять вопрос о возможности заключения соглашения без учета мнения иных лиц, если этого не сделали юристы сторон. Также он может рекомендовать сторонам обратиться за консультацией к специалисту, если это необходимо для обеспечения реальности и исполнимости соглашения. Для этого на данном этапе может быть сделан перерыв. Очень осторожно в соглашение можно включать условия, выполнение которых зависит от решений государственных и муниципальных органов, наступления определенных событий. Необходимо исключить из соглашения любые условия, выполнение которых не зависит от воли сторон.

После того как стороны конфликта и медиаторы выбрали наиболее реалистичные и исполнимые предложения по урегулированию спора, их необходимо оформить в общее медиативное соглашение.

7. Правовая природа соглашения об урегулировании спора

Согласно определению, данному в абз. 7 ст. 2 Закона о медиации, под *медиативным соглашением* понимается соглашение, достигнутое сторонами в результате применения процедуры медиации к спору или спорам, к отдельным разногласиям по спору и заключенное в письменной форме.

Из данного определения следует один из существенных признаков медиативного соглашения, а именно закрепление в нем взаимных обязательств сторон, направленных на урегулирование спора. Таким образом, по своему содержанию оно существенно отличается от двух других соглашений в медиации, предметом которых является сама процедура медиации. Можно сказать, что медиативное соглашение содержит положительный результат переговоров – согласованный сторонами конфликта вариант урегулирования материально-правового спора, который был предметом рассмотрения и обсуждения в рамках процедуры медиации.

По своему правовому характеру медиативное соглашение представляет собой новацию. Между тем нередко случаи включения в медиативное соглашение положений, которые направлены на урегулирование личных взаимоотношений между конфликтующими сторонами, не являющихся предметом правового регулирования.

Сторонами медиативного соглашения являются стороны спорного материально-правового отношения – участники конфликта, стороны процедуры медиации.

Предмет соглашения – приемлемый для обеих сторон вариант урегулирования спора. Исходя из основных принципов медиации, медиативное соглашение должно соответствовать следующим критериям.

1. *Направленность на урегулирование спора.* Медиативное соглашение должно содержать в себе все оговоренные и принятые сторонами предложения по урегулированию спора. В нем должны максимально подробно оговариваться конкретные действия сторон, направленные на урегулирование спора, и сроки их совершения. Важно проследить за тем, чтобы соглашение содержало реальные волеизъявления сторон и одинаково понималось сторонами конфликта. При составлении соглашения медиатор должен убедиться в том, что стороны спора понимают содержание и характер принимаемых на себя обязательств.

2. *Соблюдение принципов медиации.* Медиативное соглашение должно отвечать принципам медиации. Оно должно заключаться и

исполняться на добровольной основе. Содержание медиативного соглашения подпадает под действие принципа конфиденциальности, который должен соблюдаться сторонами процедуры, медиатором и иными лицами в соответствии с требованиями закона, если стороны не договорились об ином. Например, конфиденциальность соглашения может не сохраняться, если стороны договорятся о его утверждении в качестве мирового соглашения по судебному спору. Кроме того, соглашение не должно содержать условий, явно ущемляющих права и интересы одной из сторон, и должно основываться на принципе равенства сторон процедуры медиации.

3. *Соблюдение интересов сторон.* Одной из задач медиатора в процедуре является выявление интересов сторон, которые должны быть положены в основу будущего медиативного соглашения. Соблюдение интересов сторон является основой успешного урегулирования конфликта в рамках стратегии «взаимного выигрыша» (win-win) и его последующего добровольного исполнения.

4. *Требования закона к форме и содержанию.* Медиативное соглашение по форме и содержанию должно отвечать требованиям Федерального закона о процедуре медиации. Оно должно быть составлено в письменной форме и подписано не только сторонами конфликта, но и медиатором, проводившим процедуру медиации. Кроме того, в положениях соглашения должны быть сформулированы обязательства правового характера. Несмотря на то что стороны сами формулируют для себя содержание медиативного соглашения, задачей медиатора, а также представителей сторон или их консультантов является проверка заключенного соглашения на соответствие положениям действующего законодательства.

Медиативное соглашение заключается в письменной форме и должно содержать сведения о сторонах, предмете спора, проведенной процедуре медиации, медиаторе, а также согласованные сторонами обязательства, условия и сроки их выполнения.

Медиативное соглашение подлежит исполнению на основе принципов добровольности и добросовестности сторон.

Медиативное соглашение, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной после передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, может быть утверждено судом или третейским судом в качестве мирового соглашения в соответствии с процессуальным законодательством или законодательством о третейских

судах, законодательством о международном коммерческом арбитраже.

Медиативное соглашение по возникшему из гражданских правоотношений спору, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной без передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, представляет собой гражданско-правовую сделку, направленную на установление, изменение или прекращение прав и обязанностей сторон. К такой сделке могут применяться правила гражданского законодательства об отступном, о новации, прощении долга, о зачете встречного однородного требования и возмещении вреда. Защита прав, нарушенных в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения такого медиативного соглашения, осуществляется способами, предусмотренными гражданским законодательством.

Медиативное соглашение, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной без передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, в случае его нотариального удостоверения имеет силу исполнительного документа.

Исполнимость медиативного соглашения обеспечивается определенными гарантиями, наиболее важной из которых является его соответствие интересам сторон. Если процедура медиации была проведена в соответствии со всеми установленными требованиями и медиатору удалось содействовать сторонам в урегулировании разногласий на основе их интересов, один этот факт сам по себе будет свидетельством добровольного исполнения заключенного соглашения, поскольку исполнение соглашения подразумевает действие стороны в своих интересах.

Большое значение добровольное исполнение медиативного соглашения имеет в коммерческих спорах в странах с развитой культурой предпринимательства. В дореволюционной России слово купца и договор также считались нерушимыми и подлежащими обязательному исполнению. Таким образом, общее добровольное исполнение медиативного соглашения может также гарантироваться морально-этическими нормами социальной или профессиональной группы.

Кроме того, существуют и правовые гарантии. Обязательность исполнения медиативного соглашения гарантируется нормами закона, предусматривающего следующие варианты принудительного исполнения в случае отказа одной из сторон от исполнения обязательств по медиативному соглашению.

Медиативное соглашение – это гражданско-правовая сделка, неисполнение которой является основанием для обращения в суд с иском в отношении стороны, частично или полностью не исполнившей взятые на себя обязательства. Приведение медиативного соглашения в исполнение таким путем, безусловно, является одним из наименее эффективных, поскольку сводит на нет все результаты и достижения проведенной процедуры медиации. Однако даже здесь могут быть положительные моменты, например, значительно упрощается процесс доказывания по делу. При наличии медиативного соглашения разбирательство по делу может быть проведено быстрее и иметь более предсказуемый результат.

Полагаем, что рассмотрение вопросов исполнения медиативных соглашений в рамках упрощенного производства существенно повысило бы эффективность и привлекательность медиации как процедуры урегулирования споров.

В случае обращения сторон после проведения судебной медиации с ходатайством об утверждении заключенного медиативного соглашения в качестве мирового соглашения по делу суд проверяет представленное соглашение на соответствие положениям законодательства и утверждает либо отказывает в его утверждении, если оно противоречит закону или затрагивает права и интересы третьих лиц.

Утвержденное судом соглашение получает статус обычного мирового соглашения и может быть исполнено в принудительном порядке, если какая-либо из сторон не исполнит его добровольно и в соответствии с его условиями.

Следует признать, что такое развитие событий также может влиять на эффективность медиации, так как проведение исполнительного производства существенно уменьшает преимущества перед судебным процессом. Поэтому при создании системы судебной медиации государство заинтересовано в том, чтобы заключаемые сторонами медиативные соглашения исполнялись в добровольном порядке.

Темы для самостоятельного изучения

1. Директивная медиация (directive).
2. Фандрайзинговая медиация (fund - raising).
3. Отчаянная, безрассудная медиация (desperative mediation).

4. Родовая, исходная (generic) медиация.
5. Гуманистическая (humanistic) медиация.
6. Предмедиативная фаза.
7. Постмедиативная фаза.
8. Техника контекстуального вмешательства в медиации.
9. Техника независимого вмешательства в медиации.
10. Оценка рисков и вариантов решений.
11. Оценка договоренностей на реалистичность.
12. Существенные условия медиативного соглашения.

Практические задания

1. Составьте схему «Подходы в медиации».
2. Пользуясь разработанным вами алгоритмом (задание 1), опишите существенные условия каждого подхода в медиации.
3. Перечислите нормативные акты, регулирующие правовой статус медиатора.
4. На основе работы с дополнительной литературой приведите мнения исследователей (не менее 5) относительно правового статуса профессионального и непрофессионального медиатора.
5. Составьте схему «Стадии процедуры медиации».
6. Ознакомьтесь с правоприменительной практикой и приведите примеры, иллюстрирующие каждую стадию процедуры медиации.
7. Напишите статью/перечень тезисов об одной выбранной вами стадии медиации.
8. Составьте схему «Алгоритм заключения медиативного соглашения по спору о разделе совместно нажитого имущества».
9. Пользуясь разработанным вами алгоритмом (задание 1), составьте проект медиативного соглашения по спору о разделе совместно нажитого имущества. Особое внимание уделите перечислению существенных условий данного соглашения.
10. На основе работы с дополнительной литературой приведите мнения исследователей (не менее 5) относительно возможности заключения медиативного соглашения о разделе совместно нажитого имущества и о правовой квалификации такого соглашения в зависимости от его утверждения (утверждается судом, удостоверяется нотариусом, не утверждается и не удостоверяется).

Тема 3. Медиативный подход при разрешении споров

План

1. Значение информации в медиации.
2. Способы объективизации фактов.
3. Взаимодействие картин мира в процессе медиации.
4. Искажение реальности.
5. Влияние интересов в процедуре медиации.
6. Работа с интересами в медиации.
7. Медиация при разрешении семейных споров.
8. Медиация в уголовном судопроизводстве.
9. Развитие медиации как важного элемента примирения сторон.
10. Медиация как миротворческая деятельность и гарант сохранения стабильности в обществе.

1. Значение информации в медиации

Информация (от лат. *informatio* – разъяснение, изложение):

- 1) фундаментальное проявление динамических свойств мира, его структурно-смыслового и качественно-количественного разнообразия;
- 2) в документалистике – сообщения, сведения, передаваемые людьми друг другу в устной, письменной или иной материальной форме;
- 3) в физике и биоэнергоинформатике – особая форма энергии;
- 4) в биологии и математической статистике – передаваемые от организма к организму признаки и мера их разнообразия;
- 5) в информатике – сведения (сигналы) в форме двоичной единицы (бита), которыми обмениваются между собой живые и неживые системы.

Информация как динамическая характеристика разнообразия мира может быть проявленной, непроявленной и отображенной.

Проявленная информация присуща любым формам актуального бытия. Она наблюдаема, измеряема и используется для поддержания жизнедеятельности систем. Как любая энергия, она может быть «законсервирована» и переведена в статическое состояние (например, храниться в форме книги, документа, файла в компьютере и т. п.).

Непроявленная информация – это информация в потенциале, исходно присущая миру в его потенциальном бытии, но скрытая (в том числе от человеческого сознания) до своей возможной востребованности.

Непроявленная информация может переходить в явную форму непосредственно и опосредованно. Непосредственный переход возможен в результате взаимодействия природных и космических систем вне участия социальных систем (например, падение метеорита как явление информирует об изменениях в природной системе независимо от социальной системы). Опосредованная форма перехода информации возникает, когда во взаимодействие с природными и космическими системами вступает социальная (человеческая) система. Фиксируясь человеческим сознанием, непроявленная информация трансформируется в отображенную (идеальную), после чего получает возможность материализоваться, т. е. перейти в материально закрепленную форму (сообщение в газете, научном журнале и т. п.) с помощью творческих усилий человека.

Мыслительная деятельность человека постоянно обновляет информационную картину мира. Из поколения в поколение передается опыт человечества. Информационное общение между людьми носит осознанный познавательный характер. В настоящее время информация тесно связана с преобразующей деятельностью человека, она обогащается новыми формами и содержанием, превращается в знание, которое накапливается поколениями людей и специально сохраняется (книги, например).

Общественные и социальные отношения людей способствовали появлению особого вида информации – социальной. Возникло понятие информационной культуры. Восприятие человеком информации всегда субъективно и зависит от таких факторов, как социальное положение, профессия, общий уровень образования, степень культуры, возраст, характер человека, его темперамент, непосредственное окружение, привычки, жизненный опыт, моральные, психологические и социальные установки, пол, внушаемость, рост, эмоциональное состояние, генетическая или физиологическая предрасположенность и т. п.

В информационном поле человека выделяют элементарную, биологическую и логическую информацию.

Элементарная информация характерна для объектов неживой природы (в человеке работает на молекулярном уровне и ниже).

Биологическая информация работает начиная с уровня клетки.

Логическая информация – это мыслительная, абстрактная и социальная деятельность мозга (работает только на уровне сознания).

Комплекс всей наследственной информации, контролирующей развитие, строение и жизнедеятельность организма, называется генотипом. Внешняя среда через информационное воздействие на мать оказывает влияние на плод, а после рождения – среда непосредственно влияет на человека напрямую. Поэтому развитие человека происходит под непрерывным информационным воздействием среды. В результате интеграции генотипических и средовых информационных влияний, заключающихся в изменении морфологических, физиологических и поведенческих признаков организма, образуется постоянно обновляющийся биоинформационный комплекс, названный фенотипом.

Важным процессом регуляции информационных отношений организма с внешней и внутренней информацией являются эмоции. Эмоции имеют значение в усвоении информации. В зависимости от цели с помощью эмоций закрепление информации в памяти можно или ослаблять, или усиливать. Поэтому, если необходимо жестко зафиксировать какую-то информацию в памяти человека, следует вводить такую информацию в его мозг на фоне максимально сильной эмоции этого человека. Причем, воздействуя на лиц с низким интеллектом, необходимо сочетать ввод информации с сильными отрицательными эмоциями (в основном эмоциями страха), а при вводе информации для лиц высокоинтеллектуальных или высокочувствительных, а также для лиц с развитым интеллектом следует использовать сильные положительные эмоции.

Следует заметить, что процессы произвольного управления эмоциями являются физиологическими механизмами воли. В случае негативной сенсорной, психологической или социальной оценки поступающей информации возникает эмоционально-стрессовая реакция организма, поэтому типологические свойства, особенности эмоционального восприятия и эмоциональные свойства личности определяют тип эмоционального реагирования и направленность информационной реализации объекта.

Если поступаемая информация несет в себе выраженное стрессовое воздействие, то в этом случае выделяют две степени:

- 1) степень мобилизации с сильным эмоциональным возбуждением, автоматически сопровождающаяся повышением устойчивости организма к действию вредных факторов;
- 2) степень дезадаптации, возникающая при действии информации стрессового содержания.

На восприятие информации оказывают влияние такие ситуации, как угроза, неопределенность и невозможность выхода; ситуации, требующие срочного решения; ситуации «горя». При этом длительное психофармакологическое лечение способно изменить восприятие психикой информации, получаемой из внешнего окружающего мира. Кроме того, на такое восприятие влияют ритмические колебания (циркадные ритмы, т. е. суточная смена дня и ночи, и сезонные ритмы, т. е. годовичная смена сезонных ритмов).

Человек – это информационный продукт общества, и сущность его поведения должна быть определена как результат сочетания накопленного информационного опыта поколений, знаний, традиций, личных способностей и особенностей.

Правое полушарие головного мозга человека ориентировано в основном на чувствительную сферу, а левое – на двигательную. Если заметно преобладание левополушарных функций, такой человек склонен к теории, имеет большой словарный запас, ему присуща двигательная активность, целеустремленность, способность прогнозировать события (мыслительный тип).

Человек с превалированием правополушарных функций склонен к конкретным видам деятельности, он медлителен, неразговорчив, наделен способностью тонко чувствовать, склонен к созерцательности и переживаниям, у него развита интуиция и способность воспринимать информацию бессознательно (художественный тип).

Обычно происходит взаимодополняющее сотрудничество двух полушарий. Правое полушарие быстрее, чем левое, обрабатывает поступающую информацию, выполняет ее зрительно-пространственный анализ и передает его в моторный «центр речи», где происходит окончательный высший, семантический анализ и осознание информационного раздражения – сигнала. В процессе обучения правое полушарие работает по принципу дедукции (сначала синтез, потом анализ), а левое полушарие – по принципу индукции (сначала анализ информации, а затем ее синтез).

Во время проведения процедуры медиации присутствуют только медиатор, непосредственные участники спора и (или) их представители. Иные лица допускаются только с согласия обеих сторон. Во время процедуры медиации не ведутся ни стенографические, ни электронные записи. В виде исключения посредник и стороны спора могут

фиксировать для себя необходимую информацию в виде пометок, которые по завершении медиации подлежат уничтожению. Медиатор имеет возможность раскрыть информацию, относящуюся к процедуре медиации, только с согласия стороны, представившей такую информацию. Конфиденциальность в процедуре медиации обеспечивает тайну разрешения спора любых видов организаций и физических лиц.

2. Способы объективизации фактов

Вопрос – это способ вовлечения в разговор, инструмент активного и целеустремленного получения информации.

В практике использования вопросов в обыденном речевом общении познавательная задача вопроса представляется интуитивно ясной и непосредственно включенной в формулировку вопроса. Медиатор обращается к участникам разговора с вопросом (так бывает далеко не всегда), поэтому разработка вопроса предусматривает разделение и специальное обоснование двух его сторон: какую информацию необходимо получить с помощью данного вопроса (о чем нужно спросить) и как следует спросить стороны, чтобы получить искомую информацию.

Спрашивать – значит приобретать сведения и выражать оценку полученной информации, проявлять интерес к сторонам спора и готовность уделить им время.

Немецкий философ Иммануил Кант писал: «Умение ставить разумные вопросы есть уже важный и необходимый признак ума или проницательности. Если вопрос сам по себе бессмыслен и требует бесполезных ответов, то, кроме стыда для вопрошающего, он имеет иногда еще тот недостаток, что побуждает неосмотрительного слушателя к нелепым ответам и создает смешное зрелище: один (по выражению древних) доит козла, а другой держит под ним решето».

Как правило, цель диалога, который всегда строится по схеме вопрос – ответ, сводится к анализу какой-либо проблемы. Для всестороннего, системного охвата ситуации требуется соответствующий набор вопросов.

Закрытый вопрос – это вопрос, на который можно дать однозначный ответ («да», «нет», назвать точную дату, имя или число и т. п.).

Закрытые вопросы должны быть точно сформулированы, предполагать краткие ответы. Чаще они либо начинаются с местоимения «Вы», либо содержат его в вопросительной конструкции. Например, «Вы утверждаете, что...», «Не будете ли Вы возражать, если...», «Вы

не будете отрицать, что...». Обычно они задаются с целью не столько получить информацию, сколько получить от партнера согласие или подтверждение ранее достигнутой договоренности.

Открытые вопросы задаются с целью получить дополнительные сведения или выяснить реальные мотивы и позицию собеседника, они дают ему возможность маневрирования и более подробного высказывания. Такие вопросы начинаются со слов «почему», «зачем», «каким образом», «каковы ваши предложения», «каким будет ваше решение по поводу...» и тому подобное, а это предполагает развернутый ответ в свободной форме.

Однако открытые вопросы дают возможность собеседнику уйти от конкретного ответа, предоставить только выгодную для него информацию и даже увести разговор в сторону. Поэтому в процессе деловой беседы рекомендуется задавать наводящие, основные, второстепенные и вопросы других разновидностей.

Наводящие вопросы – вопросы, сформулированные так, чтобы подсказать собеседнику ожидаемый от него ответ.

Основные вопросы – открытые или закрытые вопросы, которые планируются заранее.

Второстепенные, или последующие, вопросы – запланированные или спонтанные, которые задаются для уточнения ответов на основные вопросы.

Невербальное общение – это разновидность неречевого взаимодействия коммуникационного характера между живыми существами. Другими словами, невербальное общение человека является разновидностью передачи всевозможной информации или возможностью воздействия на окружение без употребления речевых (языковых) механизмов. Орудием описанного взаимодействия является физическое тело индивидов, которое владеет широким набором инструментария и специфическими приемами для трансляции информации или взаимообмена сообщениями.

Невербальное общение охватывает всевозможные жесты и мимику, различные телесные позы, тембр голоса, телесный или визуальный контакт. Средства невербального общения человека передают образное содержание и эмоциональную суть информации.

К невербальным коммуникациям общения относят всем известные жесты, мимику лица и телесные позы, а кроме этого прическу,

придерживаемый в одежде стиль (одежда и обувь), интерьер офиса, визитные карточки, аксессуары (часы, зажигалки).

Коммуникативным взаимодействием, или общением, именуют довольно сложный многогранный процесс в начале установления контакта между индивидами, а затем его развития, вызываемый необходимостью совместной деятельности и охватывающий обмен сообщениями, выработку общего направления или стратегии взаимодействия и восприятие с последующим пониманием другого субъекта. Коммуникативное взаимодействие состоит из трех компонентов:

- *коммуникативного*, представляющего непосредственно обмен информацией между общающимися людьми;
- *интерактивного*, заключающегося в организации между субъектами взаимодействия;
- *перцептивного*, способствующего восприятию индивидами друг друга и установлению взаимопонимания.

Коммуникативное взаимодействие может быть речевым и невербальным. В процессе повседневной жизнедеятельности индивиды разговаривают с множеством людей, применяя при этом и вербальные, и невербальные средства общения. Речь помогает людям делиться знаниями, мировоззрениями, заводить знакомства, налаживать социальные контакты и др. Однако без использования невербальных и вербальных средств общения речь будет сложна для восприятия.

3. Взаимодействие картин мира в процессе медиации

Восприятие – процесс формирования при помощи активных действий субъективного образа целостного предмета, непосредственно воздействующего на анализаторы. В отличие от ощущений, отражающих лишь отдельные свойства предметов, в образе восприятия в качестве единицы взаимодействия представлен весь предмет в совокупности его инвариантных свойств.

В соответствии с этим различают зрительное, слуховое, осязательное, вкусовое и обонятельное восприятие. При этом особенно важную роль во всех видах восприятия играют двигательные, или кинестезические ощущения, которые регулируют по принципу обратной связи реальные взаимоотношения субъекта с предметом. В частности, в зрительном восприятии вместе с собственно зрительными ощущениями (цвета, света) интегрируются также и кинестезические ощущения,

сопровождающие движения глаз (аккомодация, конвергенция и дивергенция, слежение).

Восприятие – это результат деятельности системы анализаторов. Первичный анализ, который совершается в рецепторах, дополняется сложной аналитико-синтетической деятельностью мозговых отделов анализаторов. В отличие от ощущений в процессах восприятия формируется образ целостного предмета посредством отражения всей совокупности его свойств. Однако образ восприятия не сводится к простой сумме ощущений, хотя и включает их в свой состав.

Уже в акте восприятия всякий предмет приобретает определенное обобщенное значение, выступает в определенном отношении к другим предметам. Обобщенность считается высшим проявлением осознанности человеческого восприятия. В акте восприятия проявляется взаимосвязь сенсорной и мыслительной деятельности индивида.

В восприятии отражаются предметы окружающего мира в совокупности различных свойств и частей. Взаимодействие системы анализаторов может возникнуть вследствие воздействия комплекса раздражителей различных анализаторов: зрительных, слуховых, моторных, осязательных.

Именно восприятие наиболее тесно связано с преобразованием информации, поступающей прямо из внешней среды. Построение образа воспринимаемого объекта тесно связано со способом его обследования. В процессе обучения при многократном восприятии объекта происходит видоизменение структуры действий с объектом (за счет погружения).

Полное восприятие предметов возникает как результат сложной аналитико-синтетической работы, при которой выделяются одни (существенные) признаки, тормозятся другие (несущественные). И воспринимаемые признаки объединяются в одно осмысленное целое. Поэтому скорость узнавания или отражения объекта реального мира во многом определяется тем, насколько восприятие как процесс активно (т. е. насколько активно идет отражение этого объекта).

Огромную роль в восприятии играют наше желание воспринять тот или иной предмет, сознание необходимости или обязанности воспринять его, волевые усилия, направленные на то, чтобы добиться лучшего восприятия, настойчивость, которую мы в этих случаях проявляем. Таким образом, в восприятии предмета реального мира задействованы внимание и направленность (в данном случае желание).

Итак, восприятие – это весьма сложный, но вместе с тем единый процесс, направленный на познание того, что в данный момент воздействует на нас.

Физиологической основой восприятия служат процессы, проходящие в органах чувств, нервных волокнах и центральной нервной системе. Так, под действием раздражителей в окончаниях нервов, имеющих в органах чувств, возникает нервное возбуждение, которое по проводящим путям передается в нервные центры и в конечном итоге – в кору головного мозга.

Внешние явления, воздействуя на наши органы чувств, вызывают субъективный эффект в виде *ощущений* без какой бы то ни было встречной активности субъекта по отношению к воспринимаемому воздействию. Способность ощущать дана нам и всем живым существам, обладающим нервной системой, с рождения. Способностью же воспринимать мир в виде образов наделены только человек и высшие животные, она у них складывается и совершенствуется в жизненном опыте.

Ощущения находятся в нас самих, воспринимаемые свойства предметов, их образы локализованы в пространстве. Этот процесс, характерный для восприятия в его отличии от ощущений, называется объективацией. Отдельные ощущения как бы «привязаны» к специфическим анализаторам, и достаточно бывает воздействия стимула на их периферические органы – рецепторы, чтобы ощущение возникло. Образ, складывающийся в результате процесса восприятия, предполагает взаимодействие, скоординированную работу сразу нескольких анализаторов. В зависимости от того, какой из них работает активнее, перерабатывает больше информации, получает наиболее значимые признаки, свидетельствующие о свойствах воспринимаемого объекта, различают и виды восприятия. Соответственно выделяют зрительное, слуховое, осязательное восприятие. Четыре анализатора – зрительный, слуховой, кожный и мышечный – чаще всего выступают как ведущие в процессе восприятия.

Восприятие, таким образом, представляется как осмысленный (включающий принятие решения) и означенный (связанный с речью) синтез разнообразных ощущений, получаемых от целостных предметов или сложных, воспринимаемых как целое явлений. Этот синтез выступает в виде образа данного предмета или явления, который складывается в ходе активного их отражения.

Восприятие человека, в задачу которого входит формирование правильных образов окружающей действительности, подчиняется определенным законам.

Скорость сокращения мышц, связанных с органами слежения за предметом, вид сокращаемых мышц могут передавать информацию о характере движений самого объекта. Следовательно, первый и основной закон восприятия состоит в его *непосредственной связанности с работой мышц*, с разного рода движениями, несущими в себе многостороннюю информацию о воспринимаемых объектах.

Другой важный закон восприятия состоит в *относительной устойчивости уже сформировавшихся образов*, в особенности тогда, когда их функционирование связано с мышлением.

Восприятие надо рассматривать как интеллектуальный процесс, связанный с активным поиском признаков, необходимых и достаточных для формирования образа и принятия решений. Последовательность актов, включенных в этот процесс, можно представить себе следующим образом.

Восприятие является непосредственным, чувственно-предметным отражением внешнего мира. На основе восприятия возможна деятельность других психических процессов – памяти, мышления, воображения. Восприятие лежит в основе индивидуального познавательного развития человека.

Традиционно выделяют пять видов восприятия в соответствии с ведущим анализатором, участвующим в построении перцептивного образа, – зрительное, слуховое, осязательное (тактильное), вкусовое, обонятельное.

Различают также виды восприятия в зависимости от объекта восприятия, например: восприятие пространства, времени, движения, скорости; произведений живописи, музыки и др.; основных явлений социальной жизни человека (другого человека, событий общественной жизни) и т. п. Восприятие окружающего мира, как правило, комплексно; оно представляет собой результат совместной деятельности различных органов чувств.

Предметность восприятия проявляется в отнесенности образов восприятия к определенным предметам или явлениям объективной действительности. Мы воспринимаем что-то или кого-то; восприятие связывает субъекта с предметным миром.

Целостность восприятия выражается в том, что образы восприятия представляют собой целостные, законченные, предметно оформленные структуры. Целостность предмета определяется его функциональным назначением в деятельности или жизни человека.

Осмысленность восприятия фиксирует связь восприятия с мышлением; это восприятие, сопряженное с осмыслением, с осознанием предмета или явления. В восприятие субъективного мира включены знания, прошлый опыт, мыслительные операции субъекта.

Психические процессы (восприятие, внимание, воображение, память, мышление, речь) выступают как важнейшие компоненты любой деятельности. Для того чтобы удовлетворять свои потребности, общаться, играть, учиться и трудиться, человек должен воспринимать мир, обращать внимание на те или иные моменты или компоненты деятельности, представлять то, что ему нужно сделать, запоминать, обдумывать, высказывать суждения. Следовательно, без участия психических процессов человеческая деятельность невозможна, они выступают как ее неотъемлемые внутренние моменты.

Но оказывается, что психические процессы не просто участвуют в деятельности, они в ней развиваются и сами представляют собой особые виды деятельности.

Важной особенностью высших психических функций является и то, что их физиологический компонент, т. е. те изменения в работе центральной нервной системы, которые обеспечивают соответствующий психический процесс, человеком совершенно не воспринимаются. Нейрофизиологические составляющие психических процессов оказываются практически недоступными для самонаблюдения.

Восприятия могут быть неправильными или искаженными – иллюзиями.

Зрительные иллюзии – это неправильное или искаженное восприятие величины, формы и удаленности предметов. Известно много видов зрительных иллюзий.

Информационный обмен – глобальное явление нашей жизни, выходящее за пределы простого человеческого общения. Однако специфика именно межличностного информационного обмена столь значительна и так отличается от специфики информационного обмена на субъект-объектном уровне (например, при взаимодействии человека с компьютером), что ее следует выделить особо. Она определяется

наличием процесса психологической обратной связи, возникновением коммуникативных барьеров, появлением феноменов межличностного влияния, существованием различных уровней передачи информации, влиянием пространства и времени на передачу содержания информации.

Сущность процесса психологической обратной связи состоит в необходимости субъектов выработать единую знаковую систему и единое понимание обсуждаемых вопросов во время общения. С нарушения психологической обратной связи часто начинается конфликт. Психологическая обратная связь столь важна для человека, вступающего в общение, что ее прерывание воспринимается как наказание на субъективном уровне восприятия.

Факторы, которые служат причиной непонимания собеседников и, как следствие, могут создавать предпосылки их конфликтного поведения, называют барьерами общения. Барьеры отношений возникают, когда во взаимодействие вмешиваются негативные чувства и эмоции. Если взаимодействующие стороны испытывают чувство симпатии по отношению друг к другу, то такие барьеры не появляются.

Любая поступающая к человеку информация несет в себе тот или иной элемент воздействия на его поведение, мнения и желания с целью их частичного или полного изменения. Реализация этой задачи зависит от соответствия внешней информации внутренним факторам.

Чтобы преодолеть барьеры в общении, прежде всего необходимо вырабатывать чувство собственного достоинства, уверенность в себе. Помогает также умение видеть за каждым неадекватным поступком человека проявление его психологических особенностей, а может быть, и проблем.

Наши типичные ошибки:

- неправильные ожидания в отношении партнера (неправильные ожидания возникают в результате следующей ошибки: если мы знаем человека недостаточно, лишь какую-то его положительную или отрицательную черту, то нередко достраиваем его образ как положительный или отрицательный, а потом связываем свои ожидания с нами же созданным образом);

- нам кажется, что партнер должен догадываться о том, что мы чувствуем (лучше сразу четко сформулировать свои ожидания, объяснить причины и т. д.);

– не улавливаем подтекст разговора (часто мы не предполагаем, что партнер тоже может прямо не высказывать свои желания и истинное настроение);

– если поведение человека нам неприятно, нам кажется, что он плохо к нам относится или даже делает это нам назло (причина же может быть совсем в другом; людей обычно огорчают и раздражают несправедливые обвинения в плохом отношении, получается, что мы сами и провоцируем конфликт);

– мы стараемся оправдать ожидания собеседника (в общении с хорошим человеком это приводит к неестественности отношений, которая нередко обнаруживается в самый неподходящий момент; если же мы идем на поводу у манипулятора, последствия еще хуже).

Основные способы преодоления коммуникативных барьеров.

Преодоление избегания. Первым видом защиты от воздействия является избегание – избегание контакта, слышания и видения тех, кто может воздействовать. В обыденной жизни в повседневном общении оно предстает в форме невнимания. Поэтому борьба с этим видом контрсуггестии включает в себя управление вниманием партнера, аудитории, собственным вниманием.

Управление вниманием далеко не всегда требует специальных знаний и проведения научных исследований. Но если мы управляем собой или другим без знаний, по «наитию», то, конечно, возможны ошибки, вероятно и неполное использование наших возможностей.

Привлечение внимания. Психологические исследования показывают, что внимание может привлекаться внешними и внутренними факторами. Внешние – это новизна (неожиданность), интенсивность и физические характеристики сигнала, внутренние – те, которые определяются актуальностью, значимостью, важностью сигнала для человека в зависимости от его намерений и целей в данный момент.

Первый прием привлечения внимания – это прием «нейтральной фразы». Суть его сводится к тому, что в начале выступления произносится фраза, прямо не связанная с основной темой, но зато наверняка по каким-то причинам имеющая значение, смысл, ценность для всех присутствующих и поэтому собирающая их внимание.

Вторым приемом привлечения и концентрации внимания является так называемый прием «завлечения». Суть его заключается в том, что говорящий вначале произносит фразу трудно воспринимаемым образом, например, очень тихо, очень непонятно, слишком монотонно

или неразборчиво. Слушающему приходится предпринимать специальные усилия, чтобы хоть что-то понять, а эти усилия и предполагают концентрацию внимания. В результате говорящий «завлекает» слушающего в «свои сети».

Еще одним важным приемом «сбора» внимания можно назвать установление зрительного контакта между говорящим и слушающим.

Поддержание внимания. Вторая задача управления вниманием – поддержание его во время всего общения. Умение поддерживать внимание, по сути, связано с осознанием тех же факторов, которые использовались при привлечении внимания, но на этот раз – это борьба с тем, чтобы внимание другого отвлекалось какими-то «чужими», не от нас исходящими стимулами. Внимание слушающего может быть отвлечено любым посторонним по отношению к данному взаимодействию стимулом (громким стуком двери и т. д.).

Управление вниманием в общении – важная задача не только для говорящего, но и для слушающего. Если эффективность воздействия на него существенна, если он хочет услышать и увидеть именно то, что говорит и делает говорящий, а не что-то другое, он должен уметь управлять своим вниманием.

Подводя итоги, следует отметить, что во многих ситуациях человек сталкивается с тем, что его слова, желания и побуждения как-то неправильно воспринимаются собеседником, не доходят до него. Иногда даже складывается впечатление, что собеседник защищается от нас, наших слов и переживаний, что он возводит какие-то преграды. Поэтому для правильного понимания процесса своего общения с другими людьми необходимо представлять себе, какая задача стоит перед партнером в общении, чего он хочет, какие цели преследует (именно эти составляющие и заключены в интерактивной стороне общения).

4. Искажение реальности

В своей книге «Опасности неправильного восприятия: почему мы ошибаемся почти во всем» автор Бобби Даффи утверждает, что люди постоянно совершают ошибки в своем восприятии реальности, которые могут иметь серьезные последствия.

Например, люди, страдающие тревожными расстройствами, часто воспринимают угрозы там, где их нет, что приводит к постоянному беспокойству и стрессу. Точно так же люди, склонные к ревности, могут

воспринимать действия своего партнера как свидетельство неверности, даже когда нет реальных доказательств, подтверждающих это убеждение.

Люди склонны к неправильному восприятию, т. е. к неточной интерпретации сенсорной информации. Мозг – сложный орган, который обрабатывает информацию из множества источников, но он также может иметь множество недостатков.

Наше восприятие реальности формируется под воздействием множества факторов, таких как прошлый опыт, эмоции, предубеждения и ожидания, и они могут привести к значительным ошибкам в суждениях.

Одной из наиболее распространенных форм неправильного восприятия является предвзятость подтверждения, которая представляет собой тенденцию искать, интерпретировать и запоминать информацию таким образом, чтобы подтвердить ранее существовавшие убеждения или гипотезы. Например, если кто-то считает, что вакцины вредны, он может искать информацию, подтверждающую это убеждение, и игнорировать или отвергать любые доказательства обратного. Эта предвзятость может нанести ущерб принятию решений и помешать людям рассматривать альтернативные точки зрения, а также привести к ошибочным выводам.

Другой тип неправильного восприятия – это эффект ореола, который возникает у людей, когда чье-то общее впечатление о человеке или объекте влияет на их оценку конкретных качеств. Например, физически привлекательный человек может восприниматься как более умный или заслуживающий доверия, чем менее привлекательный, даже если нет никаких доказательств, подтверждающих это предположение. Этот тип неправильного восприятия может быть особенно проблематичным в ситуациях, когда принимаются важные решения, например на собеседованиях при приеме на работу или при оценке производительности.

Эвристика доступности – это еще один тип неправильного восприятия, который возникает, когда люди делают суждения, основываясь на том, с какой легкостью информация приходит им в голову. Например, если кого-то просят оценить количество смертей, вызванных наводнением, он может завысить это число, если недавно видел в новостях репортажи об этом. Эта предвзятость может привести к неточному восприятию риска и повлиять на принятие решений в таких областях, как социальная жизнь и личная безопасность.

Когнитивный диссонанс — это еще один тип неправильного восприятия, который возникает, когда люди испытывают дискомфорт или конфликт между своими убеждениями и своим поведением. Например, если кто-то считает, что курение вредно для здоровья, но продолжает курить, у него может возникнуть когнитивный диссонанс, и он может изменить свое восприятие рисков, связанных с курением, чтобы оправдать свое поведение. Этот тип неправильного восприятия особенно трудно преодолеть, поскольку люди часто сопротивляются изменению своих убеждений даже перед лицом противоречивых доказательств.

Неправильное восприятие признано распространенной проблемой, которая может привести к значительным ошибкам в суждениях. Предвзятость подтверждения, эффект ореола, эвристика доступности и когнитивный диссонанс — вот лишь несколько примеров того, как мы можем ошибаться психологически.

Важно знать об этих предубеждениях и активно работать над их преодолением, чтобы принимать более точные и обоснованные решения. Признавая опасность неправильного восприятия, мы можем улучшить нашу способность воспринимать реальность более точно и делать оптимальный выбор для себя и для общества в целом.

5. Влияние интересов в процедуре медиации

В процессе проведения процедуры медиации медиатор стремится выявить интересы сторон. Иногда этот процесс может быть осложнен тем, что, заявляя об одной проблеме, сторона конфликта может умышленно и неумышленно скрывать реальный интерес. Бывают ситуации, в которых интересы у сторон спора могут совпадать. Во время осознания этого стороны начинают испытывать эйфорическое удовлетворение от медиации (когда подобное выявляется), что может привести к тому, что медиатор не успевает проверить выработанные пункты соглашения на реалистичность.

Медиатор выполняет несколько ролей: гида, показывающего, на что стоит обратить внимание; и протоколиста, который фиксирует мнения, стремится прояснить и идентифицировать недостаточно понятные высказывания участников, синтезирует сказанное и выявляет приоритеты. Другими словами, из огромного потока информации он извлекает и записывает короткие тезисы, которые могут быть быстро прочтены, обсуждены и усвоены.

Стороны, оказавшись за «пределами» медиации, выйдут из состояния эйфории и поймут, что могут не выполнять свои обязательства, ничем не подкрепленные, нигде не зафиксированные. В дальнейшем это может привести к эскалации конфликта и отказу от медиации. В результате отстаивания своих интересов каждая сторона вырабатывает и придерживается определенной позиции, которая мешает посмотреть под другим углом на сложившуюся ситуацию.

В медиации такое мышление сторон называют позиционным. Оно характеризуется тем, что основывается на жестком психологическом давлении и в дальнейшем приводит к излишней эмоциональности. Также подобный тип мышления вынуждает демонстрировать различные преимущества (физические, материальные, административные и т. д.). Любое позиционное мышление во время процедуры медиации с помощью инструментов медиатор стремится изменить, превратить в интегративное мышление. Это становится возможным, когда стороны конфликта начинают идти на взаимные уступки, стремятся минимизировать издержки конфликтной ситуации, стараются состыковать собственные интересы не напрямую, а с помощью медиатора.

Для правильного понимания интересов сторон часто используют пирамиду потребностей А. Маслоу. В ней четко изображен целый ряд потребностей, которые играют важную роль в мотивации поведения каждого человека.

На низшем уровне находятся физиологические потребности; если они не удовлетворяются, то и все остальные не имеют значения, так как может быть нарушена регуляция работы организма человека.

На следующем уровне находятся потребности в безопасности; если они не удовлетворяются, то человек будет находиться в состоянии напряжения и стресса.

Третий уровень – потребность в принадлежности и любви; если на данном уровне отсутствует удовлетворение, то у человека нарушаются взаимоотношения с окружающими людьми.

Не менее значимым следует назвать удовлетворение потребности в уважении, поскольку отсутствие этого приводит к нарушению саморегуляции поведения человека.

Отсутствие удовлетворения потребности в самоактуализации приводит к тому, что человек не может развиваться как творческая личность.

В том случае, когда не удовлетворяются познавательные потребности, у личности может возникнуть конфликт тождества, или, как его еще очень часто называют, конфликт идентичности.

Что касается последнего уровня эстетических потребностей, то их удовлетворение невозможно до тех пор, пока человек не может отождествлять себя с какой-либо группой.

В ходе проведения процедуры медиатор может, отталкиваясь от заявленных сторонами потребностей, помочь им грамотно сформулировать повестку переговоров, что, в свою очередь, повлияет на выработку предложений для урегулирования конфликтов.

Работа с интересами сторон конфликта – это не только важная задача, но и одна из самых распространенных и сложных проблем в медиации, а также в ходе подготовки медиаторов и других специалистов по работе над разрешением конфликтов. Для ее преодоления необходимо уточнение и дифференциация понятия «интерес».

Часто при работе с конфликтом необходимо решить задачу: до какого уровня проводить углубление понимания предложений сторон, где находится грань, разделяющая их интересы и позиции.

Существующий критерий до снятия противоречия интересов сторон полезен стратегически, но не определяет тактику взаимодействия со сторонами спора. Если какие-либо позиции сторон не противоречат друг другу, на практике они могут быть использованы как интересы. Если в работе с конфликтом мы ходим по кругу, это означает, что мы остаемся на уровне позиций, а не работаем с интересами. Получается противоречие, которое создает трудности для обучаемых и специалистов-практиков.

Выделяются разные уровни интересов по ряду критериев.

Интересы – это побудительная сила для вступления сторон в конфликт, определяющая их дальнейшее поведение в нем.

Критерии анализа интересов:

- степень открытости для другой стороны;
- степень осознанности;
- широта области возможностей удовлетворения (опредмечивания);
- глубина, гибкость, легкость отказа или изменения.

В соответствии с этими критериями можно выделить следующие уровни интересов в конфликте и охарактеризовать их:

- *интересы-позиции* (заявленные интересы, представленные в рамках позиции): открытые; осознанные; наиболее узкие и поверхностные; наибольшая по сравнению с другими уровнями гибкость, возможность изменения;

– *интересы-цели*: часто первоначально скрытые или частично скрытые, а также частично отраженные в позиции; осознанные; более широкие и глубокие; менее гибкие, чем на предыдущем уровне;

– *интересы-мотивы*: более скрытые, чем на предыдущем уровне; не полностью осознанные, но поддающиеся осознанию; более широкие и глубокие; менее гибкие и подверженные изменению, чем на предыдущих уровнях;

– *интересы-ценности*: более скрытые и менее осознанные, чем на двух первых уровнях, хотя по этим параметрам могут и не отличаться от предыдущего уровня; более широкие и глубокие, чем на предыдущих уровнях; практически не подлежащие изменению в рамках текущего конфликта. С этого уровня актуальна стратегия – уважать ценности и приспосабливаться к ним;

– *интересы-потребности*: наиболее скрытые; наименее осознанные; наиболее широкие и глубокие; негибкие, особенно жесткие и насущные в случае их дефицитарного характера.

Выделение этих уровней проявления интересов сторон открывает дополнительные возможности разработки стратегии и конкретизации тактики управления конфликтом. Для разрешения конфликтов принципиально необходима типология интересов с точки зрения соотношения интересов сторон.

Типы интересов: общие интересы; интересы-омонимы (или паронимы); разные, но не противоречащие друг другу интересы; противоречащие интересы.

Интересы первого типа (общие) – единственная прочная основа для конструктивного разрешения проблемы. К сожалению, по мере эскалации конфликта усиливается иррационализация поведения, сужается видение ситуации, нарастает поляризация положительных (своих) и отрицательных (его) качеств. Если не учитывать реальность деформации восприятия, мышления, чувств у сторон в конфликте, то можно только поражаться, что часто они не делают самых элементарных вещей, которые облегчили бы течение конфликта.

Задача специалиста – показать участникам конфликта, что им выгодно преодолеть нежелание иметь хоть что-то общее с их оппонентом. Важно помочь сторонам осознать конкретные последствия игнорирования интересов и преимущества учета общих интересов, показать, как строить стратегию поведения в конфликте в зависимости от тесноты взаимодействия между сторонами.

Интересы второго типа (интересы-омонимы) – одинаково или похоже называемые сторонами, но не идентичные, означающие разные вещи или явления. Например, каждая из сторон может в той или иной форме высказать возмущение, что с ней обошлись без должного уважения. Таким образом, можно констатировать наличие у обеих сторон такого интереса, как уважение, но это совсем не одно и то же, так как для каждого из участников конфликта важно уважение к нему персонально и его может совсем не заботить самочувствие его оппонента. Тем не менее выявление этого типа интересов и указание на их наличие у обеих сторон способствует более легкому пониманию ими причин поведения друг друга, свидетельствует, что между сторонами существует определенное сходство.

К третьему типу (разные, но не противоречащие) относят такие интересы одной стороны, которые либо безразличны для другой стороны, либо не затрагивают существенных для нее аспектов.

Незнание или игнорирование таких интересов приводит к взаимным обидам, ощущению несправедливости, неоправданности сопротивления противника разумным позициям, каковыми каждая из сторон считает только свои. Истинные причины происходящего остаются скрытыми. В результате договориться либо не удастся, либо приходится идти на невыгодные условия соглашения. Выявление интересов этого типа открывает более широкие возможности договориться и создает благоприятную атмосферу взаимодействия.

Интересы четвертого типа (противоречащие друг другу), из-за которых, казалось бы, и возникает конфликт, часто заводят стороны в тупик. Интересы предыдущих трех типов после их грамотного выявления чаще всего не создают проблем в их удовлетворении при конструктивном настрое сторон, поэтому формулировка этих интересов может оставаться близкой к изначально предложенной сторонами. В отношении интересов четвертого типа такой подход не работает. Проблема не может быть решена на том уровне, на котором она возникла.

Таким образом, сотрудничество в понимании Томаса-Килманна принципиально отличается от компромисса, так как сотрудничество – это выход на более высокий уровень, когда стороны договариваются, нередко совсем не о том, с чего начинали при предъявлении позиций. Таковы принципиальные, или интегративные, переговоры.

6. Работа с интересами в медиации

Проводилось исследование сравнительной эффективности усвоения технологии разрешения конфликтов с учетом интересов сторон в учебных группах, в котором использовалась и не использовалась классификация интересов. Испытуемыми были руководители разных рангов, прибывавшие на занятия по повышению эффективности управления коллективом и разрешения конфликтов (15 групп); студенты нескольких вузов, изучавшие конфликтологию (10 групп); профессиональные юристы (юрисконсульты, нотариусы, адвокаты, руководители фирм), обучавшиеся работе с клиентами, переговорам и медиации (8 групп).

Испытуемым предлагались в разных сериях от 3 до 6 модельных ситуаций, прототипами которых были реальные обстоятельства, на практике обычно заводящие в тупик. Их решение в ограниченное экспериментатором время (3 мин) требовало перехода с уровня позиций (соответствующего компромиссу) на более глубокие уровни интересов сторон. Отмечалось количество решенных задач.

Экспериментальная проверка показала, что эффективность решения модельных задач как в первом, так и во втором экспериментах оказалась различной в зависимости от условий их предъявления.

Использование обсуждения, полученного в предыдущей задаче результата и возможного пути ее решения повышало эффективность выполнения последующих задач. В то же время применение предложенной классификации интересов привело к более существенному повышению эффективности решения всех задач.

Участники экспериментальных групп продемонстрировали более высокие оценки на итоговом экзамене по ряду параметров, связанных с осознанием и использованием интересов.

Таким образом, полученные результаты подтвердили высказанные предположения: усвоение типологии интересов приводило к ускорению и облегчению процесса обучения технологии переговоров с установкой на сотрудничество и к переориентации на конструктивный диалог при работе с конфликтом.

Частота перехода от отстаивания позиций на уровень работы с интересами была больше в тех группах, где классификация интересов сторон вводилась до предъявления экспериментальных задач и обсуждались возможности ее применения. Наиболее эффективным методом

обучения конструктивному разрешению конфликтов явилось использование комбинации этих двух подходов. Увеличение количества разрешенных проблем стало результатом более частого и быстрого перехода на уровень принципиальных интересов с уровня заявленных позиций.

Эти закономерности проявились как в групповой, так и в индивидуальной работе, при этом существенных различий в динамике эффективности решения проблем между руководителями и студентами обнаружено не было. Проверка влияния дифференциации интересов на решение задач в одной и той же группе студентов до и после применения данной классификации подтвердила ее эффективность в качестве инструмента решения проблем. Аналогичные результаты были получены в исследовании, где в одних и тех же группах регистрировались особенности решения конфликтных ситуаций до введения в учебный материал дифференциации понятия «интерес» и после него.

Значимость дифференциации интересов была выявлена и при использовании в ходе разрешения более сложных и многоплановых, приближенных к практике конфликтных ситуаций. Впоследствии предполагаются более детальный анализ и обработка этих данных.

Таким образом, результаты исследования подтверждают, что предлагаемый вариант решения проблемы интересов может быть успешно использован как в процессе освоения конструктивного ведения переговоров и разрешения проблем, так и в практической работе с клиентами.

7. Медиация при разрешении семейных споров

Семейную медиацию характеризуют следующие особенности, отграничивающие ее от других видов примирительных процедур:

1. Способствующие проведению процедуры медиации:

- позитивные ресурсы, выражающиеся в прошлом опыте конфликтов между бывшими супругами;
- сдерживающие от развода условия в виде наличия совместных детей, нажитого в браке имущества;
- готовность участников спора к положительному взаимовыгодному решению.

2. Препятствующие и осложняющие проведение медиации:

- требование соответствующей квалификации и подготовки медиатора;

- особый эмоциональный фон отношений сторон, обусловленный взаимными обидами, недосказанностью, желанием отомстить и пр.;
- потребность специфических умений незамедлительного оперативного снятия острых форм конфликтной ситуации в ходе медиации;
- потребность большей деликатности медиатора, обусловленная обсуждением личных, интимных сторон отношений участников конфликта.

Следует учитывать, что цель семейной медиации – это не только урегулирование спорной ситуации, но и соблюдение прав и интересов детей. Согласно обоснованной позиции российских правоведов, при применении медиации в семейных спорах первостепенным является соблюдение приоритетности интересов детей, хотя в российском законодательстве отсутствуют нормы, обязывающие стороны учитывать интересы детей при осуществлении процедуры медиации.

С учетом ограничений, установленных Федеральным Законом № 193-ФЗ, а также ввиду наличия некоторых категорий семейных споров, по которым не может быть проведена указанная процедура (о лишении родительских прав, об ограничении в родительских правах и отмене усыновления), следует выделить несколько групп семейных правоотношений, при которых использование медиации может стать полноценной и эффективной ступенью к принятию сторонами обоюдного решения и выхода из конфликтной ситуации.

1. При расторжении брака.

Медиация подлежит применению как для разрешения споров, возникших до обращения в суд (в том числе при внесудебном расторжении брака в органах ЗАГС), так и для споров, находящихся на рассмотрении суда. С учетом данных статистики конфликты в ходе предстоящего расторжения брака – это категория споров, по которой медиация применяется наиболее часто.

Преимуществами процедуры медиации в ходе конфликта сторон в связи с предстоящим расторжением брака являются:

- возможность сохранения статуса родителей и отделения эмоций от процесса совместного исполнения родительских обязанностей супругами;
- возможность сконцентрироваться на потребностях и чувствах детей, а также построение в дальнейшем отношений как между собой, так и между родителями и детьми.

В качестве одной из основных причин низкой популярности медиации как примирительной процедуры исследователи обоснованно считают отсутствие законодательно установленной обязательности досудебного проведения процедуры медиации.

2. При решении споров о детях, в том числе о порядке общения с детьми родителя, не проживающего вместе с ними, о месте жительства детей.

При наличии между супругами каких-либо разногласий относительно детей, при невозможности прийти к единому мнению конфликт должен быть разрешен судебным органом при непосредственном участии органа опеки и попечительства. В случае невыполнения решения суда по требованию другого родителя, проживающего отдельно от ребенка, может быть вынесено решение о передаче ему ребенка исходя из мнения и интересов ребенка.

В качестве основных отрицательных последствий судебного разрешения спора о детях следует признать:

- ухудшение отношений между родителями;
- неполучение желаемого результата рассмотрения дела;
- продолжительность судебного рассмотрения спора;
- нежелание родителей исполнять решение суда.

Между тем в рамках спора о детях медиация может быть достаточно продуктивной для обеих сторон. На практике в ходе медиации могут принимать участие все члены семьи, включая детей. В результате между сторонами конфликта принимается соглашение, регулирующее такие важные для обоих родителей вопросы, как место проживания ребенка после развода, порядок участия в воспитании ребенка родителя, проживающего отдельно после развода; порядок выполнения родителями обязанностей по обеспечению детей. Кроме того, деятельность посредника может быть сосредоточена на устранении кризиса в семейных отношениях, если сохранить брак еще представляется возможным.

Соглашение, заключаемое по результатам процедуры медиации, несмотря на его перспективное действие, в случае охраны интересов ребенка имеет в основном временные границы, поскольку в ходе наиболее успешных медиативных процедур с достижением их цели оно утрачивает смысл. При этом признаком целесообразности и эффективности соглашения будет выступать, прежде всего, действенная реализация

защитных барьеров в отношении прав и законных интересов ребенка. С учетом изложенного следует, что в подобных ситуациях необходимо объективно оценивать высокий процент возможности разрешения спора при использовании механизмов медиации, поскольку это способствует защите детей от значительных душевных потрясений.

3. В ходе раздела между супругами нажитого в период брака движимого и недвижимого имущества.

В ходе распределения между супругами движимого и недвижимого имущества затруднение имеет место при отсутствии договоренности между супругами о правилах распоряжения имуществом, нажитым ими в браке. При этом каждый из супругов полагает, что его вклад в нажитое имущество более существенный. Подобный спор мог бы быть предупрежден в случае заключения супругами брачного договора. В отсутствие указанного договора между супругами возникают споры о разделе имущества ввиду того, что изначально они негативно настроены друг против друга, находясь под воздействием условий, являющихся причиной расторжения брака.

Более того, на практике даже брачный договор не всегда служит гарантом отсутствия имущественного спора ввиду того, что интересы одного из супругов учтены не в полном объеме.

Процедура семейной медиации также активно используется при распределении между супругами совместно нажитого имущества, сопровождающемся претензиями одного из супругов в ходе производства по делу об истребовании доли одного из супругов в их совместно нажитом имуществе. Установленный законодательством порядок раздела имущества между супругами в соглашении, заключаемом по результатам медиативной процедуры, регламентируется ст. 38 СК РФ.

Следовательно, в медиативном соглашении устанавливаются как размер долей супругов в общем имуществе, так и судьба имущества (общего и нажитого отдельно), там же прописываются условия передачи имущества каждому из супругов.

4. При определении суммы алиментов.

При наличии подобных разногласий процедура семейной медиации применяется в меньшей степени. При этом следует отметить, что обязанность родителей по содержанию несовершеннолетних детей регулируется ст. 80 СК РФ, следовательно, указанный вопрос не подлежит разрешению исключительно путем семейной медиации.

Между тем медиативное соглашение используется в целях урегулирования разногласий при разрешении вопроса о порядке и форме предоставления содержания несовершеннолетним детям, о размере алиментов, о дополнительных расходах, а также об уплате алиментов на нетрудоспособных родителей.

При этом с учетом требований ст. 100 СК РФ при составлении медиативного соглашения, регулирующего спор об уплате алиментов, оно подлежит переквалификации в договор об уплате алиментов.

На основе изложенного делаем вывод: основными преимуществами семейной медиации являются оперативность рассмотрения конфликта; обеспечение интересов сторон; малозатратность медиативной процедуры; отсутствие потребности в исполнении решений ввиду заинтересованности сторон в его исполнении.

С даты принятия ФЗ № 193-ФЗ прошло более четырнадцати лет, в ходе которых медиация подтвердила свою эффективность для разрешения публичных, административных и даже налоговых споров, о чем свидетельствует информация о применении в судах общей юрисдикции за последние три года. В настоящее время более чем в восьмидесяти субъектах нашего государства созданы и функционируют организации, обеспечивающие проведение медиации.

Несмотря на недостаточное развитие института медиации, следует отметить, что в Российской Федерации правоприменительная практика использует потенциал и возможности медиации далеко не в полном объеме, а наиболее проблемной сферой в данном смысле является семейное право, в рамках которого медиация развивается крайне медленно. Его применение осуществляется в ограниченном режиме, что обусловлено в основном бракоразводными процессами, несмотря на положительный опыт зарубежных государств (Беларуси, Азербайджана и др.), свидетельствующий о широком применении семейной медиации.

В ситуации дестабилизации экономики российского государства, разнообразных внешнегосударственных угроз укрепление семейных ценностей служит залогом нравственного здоровья граждан, что во многом определяется состоянием семейной медиации. Между тем даже с учетом выявленных и указанных выше плюсов медиации на практике выявляются недостатки правового регулирования, а также множество пробелов в нормах права, регламентирующих данный институт.

В соответствии с положениями Концепции государственной семейной политики Российской Федерации на период до 2025 г. основные

задачи российского государства – это популяризация счастливой семейной жизни, классических ценностей в семье, консолидация института брака, сокращение количества разводов прежде всего в отношении супругов, имеющих несовершеннолетних детей и детей, рожденных вне брака.

Применительно к семейной медиации основные проблемы, возникающие при применении соответствующего законодательства, можно условно разделить на следующие группы:

1. Общие проблемы, имеющие место не только в сфере семейных правоотношений, но также отрицательно влияющие на развитие семейной медиации.

2. Специальные проблемы, возникающие исключительно в семейных правоотношениях, препятствующие внедрению медиативных процедур.

Одна из проблем применения ФЗ № 193-ФЗ – это двойственность нормы ч. 2 ст. 5 указанного нормативно-правового акта, заключающаяся в установленной для медиатора обязанности неразглашения сведений, ставших известными ему в ходе проведения процедуры, без согласия сторон семейного спора. Данное ограничение прав медиатора служит гарантией для сторон семейного конфликта сохранения личной информации, а также ее неразглашения другим участникам спора, третьим лицам.

Согласно ч. 3 ст. 56 СК РФ в таком случае медиатор как лицо, которому стало известно о наличии указанных обстоятельств, обязан сообщить о них в соответствующие отделы опеки и попечительства по месту непосредственного местонахождения ребенка.

Необходимость законодательного определения случаев раскрытия медиатором некоторых сведений и доведения их до уполномоченных органов без получения согласия сторон закреплена международными актами, регламентирующими порядок применения правил конфиденциальности медиативной процедуры (например, Рекомендацией № R (98)1 Комитета министров государствам – членам Совета Европы о семейной медиации).

При обстоятельствах проведения медиации на непрофессиональной основе, учитывая относительную новизну процедуры, отсутствие четкой процедуры в отношении норм и правил осуществления процедуры медиации может способствовать применению под общим

пониманием медиации других практик, кардинальным образом отличающихся от медиации и ей не соответствующих.

Кроме того, российскими правоведами в их исследованиях, посвященных медиации, отмечается следующая основная проблема, препятствующая активному использованию указанной процедуры для разрешения конфликтов: неосведомленность потенциальных субъектов медиации о наличии возможности использования процедуры медиации, ее важности и эффективности.

В результате анализа проведенных исследований по рассматриваемой теме можно выделить следующие причины низкой популярности медиации в России:

1) исторические, заключающиеся в отсутствии в российском государстве привычки пользоваться услугами специалистов, не указывающих сторонам спора механизм и способ дальнейших действий, а помогающих участникам спора договориться самим; в вере общества в авторитет либо власть, но не в собственные возможности; более того, традиционной в России является точка зрения, в соответствии с которой компромисс выступает проявлением людской слабости, при этом имеет место традиционная потребность в поиске сторонней силы, способной рассудить и указать порядок последующих действий и на кого в случае неудачи можно будет списать свой неразрешенный конфликт;

2) информационные, заключающиеся в отсутствии достаточной информации о новых социальных техниках, отсутствии PR-работы по продвижению на рынок медиации;

3) кадровые, выражающиеся в недостатке квалифицированных медиаторов, – посредников, способных не производить оценку и не указывать, а координировать и оказывать помощь;

4) экономические, заключающиеся в отсутствии желания раскрыть коммерческую информацию посторонним людям; в отсутствии желания либо возможности оплачивать услуги специалиста; в отсутствии четких критериев, позволяющих произвести оценку материальных потерь в ходе спора;

5) правовые, заключающиеся как в криминализации российского бизнеса, вызванной использованием незаконных способов разрешения споров, так и в отсутствии правовой основы (правовой защиты медиаторов, ответственности за нарушение конфиденциальности);

6) психологические, состоящие в отсутствии веры в возможности медиаторов, в особенностях ментальности; медиация имеет потенциал стать действенным способом разрешения споров при условии высокого личностного потенциала участников конфликта, их способности к самоанализу, самоконтролю, умению распоряжаться правом выбора;

7) социальные, выражающиеся в боязни осуждения со стороны окружающего социума, отсутствии культурной традиции, в восприятии конфликта как аналога невоспитанности, а вопроса о его разрешении как не подлежащего даже обсуждению.

Многие исследователи в области медиации придерживаются позиции, что в России не созданы необходимые правовая культура и социальные предпосылки для подобного, имеющего дружественный характер, разрешения либо профилактики конфликта, предполагающего сотрудничество сторон.

При этом высокий уровень конфликтности в российском обществе, а также неготовность конфликтующих сторон договариваться друг с другом, идти на компромисс сдерживают развитие медиации;

8) наличие у участников спора, медиаторов и судей вопросов, обусловленных необходимостью толкования норм законодательства о медиации, их нечеткостью и противоречивостью, а также пробелов правового регулирования;

9) неудовлетворенность судей содержанием соглашений, составляемых участниками процедуры медиации;

10) наличие спорных вопросов относительно противоречивых и нецелесообразных требований, установленных законодательством применительно к медиатору, например нецелесообразный запрет занимать государственные должности в случае бесплатной медиации, а также запрет на оказание сторонам юридической, консультационной либо иной помощи;

11) и наконец, вытекающая из предыдущей актуальная проблема отсутствия полномочий по проведению медиативных процедур должностными лицами органов государственной власти и местного самоуправления, сводящая на «нет» их потенциал в сфере применения медиативных процедур. В связи с указанной проблемой целесообразным является изменение пассивной роли органов ЗАГС в течение срока, предусмотренного для расторжения брака и его государственной регистрации, потенциально способствующее сохранению семьи.

В качестве еще одного недостатка исследуемого ФЗ № 193-ФЗ следует отметить практическую невозможность принудить сторону к надлежащему выполнению условий соглашения, заключенного между сторонами по результатам медиации. В соответствии с ч. 2 ст. 12 ФЗ № 193-ФЗ медиативное соглашение подлежит исполнению с учетом принципов добровольности и добросовестности сторон, но подобных рычагов недостаточно для обеспечения его исполнения.

Более того, в правовой литературе неоднократно появлялись обоснованные предложения о необходимости придания медиативным соглашениям силы исполнительных документов посредством их нотариального заверения. Но тогда в данном случае необходимо разрешить вопрос об обязанности нотариуса отказать в заверении соглашения при его несоответствии закону.

Нельзя не отметить ряд проблем, связанных с требованиями, предъявляемыми к медиатору. Многими исследователями отмечается, что некоторые запреты, предусмотренные законодательством для медиатора (ч. 6 ст. 15 ФЗ № 193-ФЗ), например совмещать эту деятельность с занятием должности на государственной службе при бесплатности медиативной процедуры, нецелесообразны. Но, безусловно, основным запретом, ставящим под угрозу всю процедуру медиации, является запрет на оказание кому-либо из участников конфликта юридической, консультационной либо иной помощи.

В данном случае имеет место одно из самых значительных противоречий ФЗ № 193-ФЗ. С одной стороны, нормой ч.1 ФЗ № 193-ФЗ регламентируются цели медиации, среди которых – продвижение дружеских деловых отношений, развитие этики делового оборота и улучшение общественных отношений в соответствующей сфере. С другой стороны, в соответствии с ч. 2 ст. 1 ФЗ № 193-ФЗ медиативная процедура может применяться к конфликтам, основанным на гражданских, трудовых и семейных правоотношениях. Кроме того, следует отметить суть медиации как альтернативной процедуры урегулирования споров в указанных выше сферах. Следовательно, обоснованно возникает вопрос о возможности урегулирования правового спора без применения соответствующих правовых норм.

Очевидность невозможности подобного мероприятия при наличии установленного законодательством запрета на оказание медиатором помощи свидетельствует о подрыве интереса к медиации как к процедуре урегулирования конфликта в целом.

Для участников конфликта, несомненно, важным будет достижение установленных законом целей медиации, но еще более важным является внесудебное разрешение спора между ними. Следовательно, указанный запрет, как и другие, предусмотренные законодательством о медиации, должны быть отменены.

При рассмотрении вопроса о запрете на оказание медиатором помощи нужно также отметить связанную с ним норму ч. 5 ст. 11 ФЗ № 193-ФЗ, в соответствии с которой медиатор не правомочен на внесение предложений по урегулированию спора за исключением случаев наличия договоренности сторон о другом. Единственный положительный аспект этой нормы заключается в ее диспозитивности, в остальной части данное положение делает процедуру медиации бесполезной.

В обязательном порядке необходимо отметить также другую проблему, активно обсуждаемую правоведами и касающуюся требований, предъявляемых к медиаторам, осуществляющим указанную деятельность на профессиональной основе. Согласно ч. 2 ст. 16 ФЗ № 193-ФЗ к подобным требованиям относятся следующие:

- достижение 25-летнего возраста;
- высшее образование (без требований к профилю и степени обучения), наличие образования (дополнительного профессионального) в сфере использования медиативных процедур.

Указанное выше дополнительное образование в сфере использования медиативных процедур не закреплено в ФЗ № 193-ФЗ, следовательно, остается непонятным вопрос о лице, уполномоченном проводить обучение лиц, желающих стать профессиональными медиаторами, а также об используемых образовательных стандартах и лице, осуществляющем контроль за получением требуемого объема знаний и навыков.

Более того, исследователями отмечено в качестве недостатка правового регулирования отсутствие в ФЗ № 193-ФЗ положения об обязательном наличии у медиатора именно высшего юридического образования для разрешения правового конфликта с точки зрения права.

В целом, проводя анализ полного перечня требований, предъявляемых к медиатору, следует отметить его непроработанность и поверхностность. Так, для медиатора, являющегося лицом, разрешающим спор по соответствующей процедуре, необходимо конкретное требование законодательства на практику работы в сфере медиации, а также наличие образования, не принимая во внимание ограничения по возрасту.

Не вызывает сомнений, что законодатель, устанавливая возрастные требования, предполагал наличие сформировавшегося на протяжении лет социального опыта, что также имеет место в отношении судей. Между тем для судей действующим законодательством, кроме возраста, также предусмотрены дополнительные требования, например высшее юридическое образование.

В отличие от четко регламентированных требований к судьям, требования к профессиональному медиатору о юридическом образовании не установлены по причине вероятности использования ими помощи юристов в ходе процедуры медиации.

С учетом целей медиации, заключающихся в приведении сторон конфликта к соглашению в рамках действующего законодательства, возникают сомнения в компетентности в вопросах медиации человека, который согласно законодательству может не иметь ни юридического, ни психологического образования, а только прошедшего соответствующее обучение – курсы. Представляется обоснованной позиция правоведов, придерживающихся данной точки зрения, поскольку для разрешения многих конфликтов необходим определенный уровень правосознания, опыт в юридической профессии, а также знание психологических особенностей поведения человека.

С учетом изложенного, следует вывод о том, что медиатором-профессионалом может считаться исключительно лицо, не только соответствующее требованиям законодательства о медиации, но и имеющее специальное образование, необходимость которого будет дополнительно установлена законодательством.

В заключение рассмотрения вопроса о правовых проблемах и недостатках правового регулирования медиации необходимо отметить следующее.

Главная проблема непопулярности медиации в России – наличие существенных недостатков правового регулирования, основными из которых, помимо изложенных выше, являются следующие:

- неправильно определенные цели медиативной процедуры, препятствующие рассмотрению конфликта с позиции права;
- отсутствие такого законодательно закрепленного принципа проведения медиативной процедуры, как законность.

Указанная выше проблема также иногда рассматривается как проблема смешения медиативного и мирового соглашений, проявляющаяся

при проведении медиации после начала судебного разбирательства. Медиативное соглашение исходя из его особенностей зачастую гораздо шире традиционного мирового соглашения и включает в себя разнообразные обстоятельства, существенные для участников конфликта. При этом в случае урегулирования конфликта и заключения медиативного соглашения нерационально делать медиативное соглашение частью мирового ввиду наличия между ними существенных различий.

Системный анализ положений ФЗ № 193-ФЗ свидетельствует о том, что законодателем не ставилась цель урегулирования правового конфликта юристами, в связи с чем медиация как процедура передана специалистам в области психологии, экономики, социологии и т. п. Тем не менее представляется обоснованной позиция, согласно которой медиация, являясь альтернативой судебному разбирательству, должна осуществляться не на меньшем профессиональном уровне, чем в суде. В ходе разрешения конфликтов медиация имеет шанс на развитие и приоритет в сравнении с судебным разбирательством, если медиаторы будут иметь возможность ускоренного и более дешевого профессионального разрешения конфликта с большим психологическим комфортом для сторон.

В современный период развития даже профессиональная медиация не востребована, что вполне логично объясняет минимально низкий процент обращения к медиаторам за весь период действия ФЗ № 193-ФЗ. Считается обоснованным мнение, что без кардинального реформирования законодательства о медиации ее популяризация среди лиц, желающих защитить свои права, не представляется возможной.

8. Медиация в уголовном судопроизводстве

Медиация в уголовном судопроизводстве представляет собой элемент восстановительной юстиции, целью которой является восстановление состояния сторон, в котором они находились до преступления. Происходит это посредством примирения потерпевшего и обвиняемого, а также возмещения причиненного в результате противоправного деяния вреда.

Возникновение новой процедуры примирения сторон в уголовном судопроизводстве обусловлено многими факторами. Во-первых, традиционное правосудие не всегда обеспечивает удовлетворение потребностей потерпевшего в разрешении межличностного конфликта

и быструю компенсацию причиненного вреда. Во-вторых, появилась тенденция гуманизации уголовного судопроизводства, когда частные интересы не уступают публичным. В-третьих, возникла необходимость ускорения и упрощения уголовного процесса, поскольку суды перегружены уголовными делами и долгосрочными судебными разбирательствами. В-четвертых, наличие потребности уменьшения судебных издержек, связанных с судебным разбирательством. В-пятых, необходимость «разгрузки» мест отбывания наказания.

Процедура медиации в уголовном судопроизводстве напрямую не предусмотрена ни Федеральным законом «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника», ни уголовным законодательством. В Федеральном законе № 193 указано, что процедура медиации применяется к гражданским, административным и другим спорам, которые затрагивают публичные интересы. Таким образом, законодатель не исключает применения данной процедуры в уголовном судопроизводстве, но и прямо не указывает на такую возможность. Вместе с тем определенные элементы медиативности предусматриваются в ст. 75, 76 УК РФ и ст. 25 УПК РФ, при этом в последнее время случаи применения процедуры медиации участились. Вышеперечисленные нормы уголовного и уголовно-процессуального законодательства закрепляют возможность освобождения от уголовной ответственности при наличии следующих условий:

1. Лицо впервые совершило преступление небольшой или средней тяжести. По нашему мнению, законодатель справедливо закрепил невозможность применения процедуры медиации к тяжким и особо тяжким преступлениям, поскольку данная процедура должна дополнять, а не заменять традиционное судопроизводство.

2. Лицо, совершившее преступление, либо иное лицо по просьбе последнего, возместило причиненный общественно опасным деянием ущерб.

3. Подозреваемый или обвиняемый урегулировал конфликт с потерпевшей стороной.

Согласно разъяснениям Верховного суда РФ в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 № 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности» помимо вышеуказанных условий также учитываются:

1. Конкретные обстоятельства уголовного дела, например, количество объектов преступного посягательства.

2. Обстоятельства, отягчающие наказание, например рецидив, совершение преступления группой лиц.

3. Обстоятельства, смягчающие наказание: несовершеннолетие виновного, оказание медицинской и иной помощи потерпевшему.

4. Наличие волеизъявления потерпевшего об освобождении от уголовной ответственности виновного лица и др.

Так, по делу №1-35/2019 П. С. Литвиненко обвинялся в неправомерном завладении автомобилем без цели хищения (ч.1 ст.166 УК РФ). В ходе предварительного слушания обвиняемый и потерпевший выразили согласие на проведение процедуры медиации, по итогу которой они заключили медиативное соглашение. По условиям соглашения обвиняемый возместил причиненный ущерб, процессуальные издержки, а также принес извинения. Медиативное соглашение вместе с ходатайством о прекращении уголовного дела было представлено суду в судебном заседании. Суд принял во внимание:

- характер преступления (средняя тяжесть);
- изменение степени общественной опасности виновного после заглаживания вреда потерпевшему и примирения с ним;
- личность П. С. Литвиненко, который ранее не был судим и к уголовной ответственности привлекается впервые;
- наличие свободно выраженного волеизъявления потерпевшего и обвиняемого на прекращение уголовного дела за примирением сторон.

Таким образом, суд посчитал возможным уголовное дело в отношении П. С. Литвиненко прекратить в соответствии со ст. 25 УПК РФ в связи с примирением с потерпевшим.

Согласно Федеральному закону «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника» медиацию может осуществлять лицо, как обладающее профессиональными навыками в данной сфере, так и не обладающее таковыми. При этом в юридической литературе существуют различные мнения по поводу статуса медиатора в уголовном процессе. А. В. Никифоров считает, что с функцией беспристрастного посредника в разрешении конфликта лучше всего справится адвокат. Другая группа авторов высказывается о том, что в качестве медиатора может выступить судья или прокурор.

Таким образом, значение процедуры медиации в уголовном судопроизводстве велико, поскольку общество оценивает такой способ разрешения уголовно-правового конфликта как справедливое и законное правосудие, в результате чего растет доверие граждан к государству. Однако в перспективе развития данного института считается принципиальным нормативное закрепление порядка проведения медиации и статуса медиатора в уголовном судопроизводстве. Процедура медиации может быть применима только к определенному кругу лиц, например к несовершеннолетним, поскольку это несформированные личности, на которых данная процедура окажет воспитательное воздействие. На лиц, достигших восемнадцатилетнего возраста, напротив, не повлияют какие-либо меры воспитательного воздействия.

9. Развитие медиации как важного элемента примирения сторон

Принятие Федерального закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» – важный шаг на пути становления процедуры медиации в Российской Федерации, однако еще многое предстоит сделать для успешного применения его норм в жизни. Законодателю предстоит решить немало задач для формирования медиации как альтернативы судебному разбирательству.

Проблема определения термина «процедура медиации», несмотря на его законодательное закрепление, до сих пор вызывает дискуссии. Представленный в Законе о медиации термин не отражает сути процедуры, не позволяет отделить ее от иных схожих явлений. Предлагается внести изменения в ст. 2 названного закона, изложив ч. 2 в следующем виде: процедура медиации – внесудебная процедура разрешения споров между сторонами конфликта с помощью переговоров при участии третьего лица – медиатора, основывающего свою деятельность на принципах независимости, беспристрастности, конфиденциальности и равноправия сторон и направляющего стороны на наиболее эффективные пути выхода из конфликтной ситуации.

Существование множества вариантов этапов процедуры медиации лишь приводит к путанице и не способствует укреплению медиации как альтернативы судебному разбирательству.

В ст. 11 Федерального закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»

необходимо закрепить конкретные этапы процедуры, при этом сохранив положение, что отдельные моменты могут быть скорректированы сторонами в соглашении. Классификация этапов, предложенная О. М. Дементьевой и Е. В. Тихоновой, наиболее приемлема, так как всесторонне раскрывает процедуру и учитывает ее особенности. Представляется возможным взять данные этапы за основу. При необходимости отдельные положения процедуры могут быть доработаны сторонами при заключении соглашения о проведении процедуры медиации.

Статья 15 Федерального закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» вызывает множество споров в научном сообществе в связи с тем, что медиатор не вправе оказывать какой-либо стороне юридическую, консультационную или иную помощь, ведь именно в этом и состоит основная задача медиатора, которая невозможна при таких ограничениях. Предлагается признать утратившим силу п. 2 ч. 6 ст. 15 Федерального закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)».

Возможность осуществления медиатором своей деятельности на непрофессиональной и профессиональной основах является спорной и считается одним из самых обсуждаемых вопросов. В среде профессиональных медиаторов длительное время обсуждается возможность исключения из законодательства понятия «непрофессиональный медиатор», ведь для проведения процедуры медиации медиатор должен обладать определенными качествами и навыками, быть профессионалом, иметь необходимые знания по законодательству, чтобы качественно оказывать услугу по проведению процедуры медиации, а это исключает возможность деятельности в сфере медиации на непрофессиональной основе.

Для совершенствования института медиации важно определить критерии профессионализма медиатора для некоторых сфер специализаций, например в сфере семейной медиации. Медиатор, разрешающий семейные споры, должен обладать определенными навыками, так как семейная медиация не только разрешает конфликт, но и затрагивает различные глубинные аспекты и вопросы, разрешение которых может повлиять на всех членов семьи, в том числе прямо не участвующих в конфликте, и, что не менее важно, может отразиться на несовершеннолетних членах семьи.

Применение медиации в уголовном праве придаст необходимый импульс развитию институту медиации, который при использовании в полной мере с должной эффективностью позволит значительно разгрузить правоохранительную систему. Предлагается внести в гл. 8 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации новую статью 60.1 «Медиатор». В статье необходимо закрепить термин «медиатор» в уголовном праве, а также его права и обязанности. При урегулировании уголовных конфликтов можно выделить такие права медиатора: с согласия сторон проводить процедуру медиации по уголовным делам о преступлениях небольшой и средней тяжести до вступления приговора в законную силу; знакомиться с материалами уголовного дела, делать необходимые выписки и копии; получать копии постановлений, уведомлений от следователя, дознавателя или суда; встречаться со сторонами процедуры наедине без ограничения количества встреч и др. Обязанности медиатора могут быть такими же, как и при проведении процедуры при любом другом споре.

Для широкого распространения медиации среди населения необходимо проведение информационной беседы с гражданами, обратившимися в суд для урегулирования спора, где им были бы разъяснены преимущества медиации именно для разрешения их конфликта. Консультирование должно осуществляться на безвозмездной основе, чтобы вызвать заинтересованность у сторон обратиться за помощью к медиатору.

Для принятия процедуры медиации юридическим сообществом необходимо трансформировать негативные установки относительно данной процедуры. В рамках этой задачи следует осуществлять работу с судьями, следователями, прокурорами и другими юристами, рассказывая о преимуществах процедуры медиации для их деятельности.

Необходимо обучать юридическое сообщество медиативной технике, например через курсы повышения квалификации, рассказывать о возможностях применения процедуры, о ее плюсах и минусах, включить в образовательные программы юридических вузов соответствующую дисциплину, предусмотреть в ст. 11 Федерального закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» проведение медиации с помощью дистанционных технологий. Для этих целей предлагается рассмотреть возможность создания специальной платформы для урегулирования споров онлайн – информационной системы, обеспечивающей процесс досудебного урегулирования споров.

Процедуре медиации необходим уполномоченный орган для координации ее деятельности. Соответствующие изменения можно внести в Федеральный закон «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», добавив новую статью, закрепляющую статус органа. Орган будет наделен полномочиями устанавливать требования к медиаторам и организациям, осуществляющим деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, разрабатывать единые стандарты проведения медиации, разрабатывать и утверждать программы обучения медиаторов и т. д.

Стоит отметить, что Министерство юстиции Российской Федерации (далее – Минюст России) в 2020 году подготовило проект Федерального закона «Об урегулировании споров с участием посредника (медиации) в Российской Федерации» (далее – проект федерального закона). Как следует из пояснительной записки, проект федерального закона призван создать благоприятные условия для развития медиативных практик в Российской Федерации, их дальнейшую популяризацию и совершенствование, что позволит упростить и сделать более доступной защиту прав граждан и организаций, а также снизит нагрузку на судебную систему.

В 2024 году Минюст России разработал предложения о введении обязательной медиации по делам о разделе совместно нажитого имущества и определения местожительства детей.

Проект федерального закона устанавливает для Минюста России полномочия в сфере применения медиации, а именно установление единых стандартов обучения медиаторов, полномочия по ведению реестра медиаторов и организаций, осуществляющих деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации. При этом потребуются внесение изменений в соответствующие федеральные законы и кодексы Российской Федерации, а также признание утратившим силу Федеральный закон «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)».

По мнению Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации, «такая тотальная форма государственного регулирования и контроля, которая предусматривается законопроектом, даст в недалекой перспективе обратный эффект – когда медиация как общественный институт перестанет развиваться и превратится в подобие государственной службы по примирению, возможно, в структуре органов опеки и попечительства».

10. Медиация как миротворческая деятельность и гарант сохранения стабильности в обществе

Медиация появилась сравнительно недавно и, несмотря на свою новизну, этот институт с годами набирает все бóльшую популярность. Однако популярность его заметна в большей степени среди профессионалов (судей, адвокатов, психологов), непосредственно работающих в этой сфере.

Многие проблемы медиации существуют как раз в результате неосведомленности большинства населения о возможностях данной процедуры, а также недостаточного стимулирования ее применения.

Одной из наиболее значимых мер стимулирования развития и применения медиации можно назвать освобождение от оплаты расходов на медиативную процедуру. Данную меру целесообразно использовать на ранних стадиях становления медиации для увеличения количества физических и юридических лиц, желающих применить эту процедуру. С. К. Зайганова пишет, что данный способ «выполняет роль "запуска" практики медиации, поскольку граждане и организации не имеют знаний и опыта работы в медиации».

Однако процедура медиации не может быть всегда бесплатной, она требует от медиаторов высокого профессионализма, умения анализировать ситуацию и взаимодействовать с людьми. При возврате медиации на платной основе может произойти «отток» всех достигнутых результатов по обращению граждан за помощью к медиаторам.

На начальном этапе данную проблему может решить финансовая поддержка государства. В последующем возможно частичное освобождение от оплаты, что может выражаться, например, в освобождении от оплаты ознакомительной встречи с медиатором на начальной стадии процесса медиации. В некоторых странах государством оплачиваются только первые часы процедуры медиации. Если стороны не успели за это время рассмотреть спор, то необходимо заплатить за дополнительные часы медиатору.

В Беларуси практикуется совмещение бесплатной и платной медиаций на стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Данная мера поощряет стороны к использованию альтернативного способа разрешения споров. На других стадиях судебного процесса обращение к медиации осуществляется на платной основе.

Данная мера существенно повысила бы популярность медиации, однако встает вопрос: готово ли государство взять на себе обязанность по содержанию медиативной процедуры? В качестве аргумента здесь можно привести то, что расходы государства на оплату медиации были бы гораздо меньше, чем расходы на оплату работы судьи.

Г. С. Шереметова пишет, что «многие европейские государства включают помощь по медиации в состав юридической помощи, гарантированной и финансируемой государством в рамках оказания бесплатной юридической помощи».

Другой стимулирующей мерой можно назвать проведение информационной беседы с гражданами, обратившимися в суд для урегулирования спора. С. Л. Тюльканов пишет: «большая вероятность обращения к медиации будет в том случае, если обращающемуся за помощью или защитой его прав лицу будет дана возможность "сохранения лица", – это возможно в том случае, когда само предложение применения медиации будет исходить от уважаемого лица; например, это может быть судья. Такое предложение при условии, что оно исходит от лица, воспринимаемого как авторитет, с большой вероятностью будет принято другой стороной спора».

Н. И. Минкина считает, что «просветительская работа должна уже иметь конкретного адресата (работники, работодатели, предприниматели, коммерческие организации, потребители, несовершеннолетние и т. д.) с раскрытием информации не столько общего характера о медиации, сколько о возможностях отдельных видов медиаций (семейной, трудовой, коммерческой и т. п.)».

Медиация по сей день занимает особое место в системе урегулирования споров. Вышеназванные стимулы могут быть использованы изолированно друг от друга. Их комплексное применение активизирует процесс, начнет новый виток развития медиации, что позволит повысить уровень осведомленности граждан о медиации, альтернативном способе урегулирования споров.

Темы для самостоятельного изучения

1. Структура информации.
2. Виды информации.
3. Объективность и субъективность как свойства информации.

4. Актуальность как свойство информации.
5. Адекватность как свойство информации.
6. Иллюзия восприятия.
7. Основные эффекты восприятия реальности.
8. Последствия когнитивного диссонанса в процедуре медиации.
9. Уровни интересов.
10. Интересы-ценности.
11. Интересы-мотивы.
12. Интересы-цели.
13. Интересы-потребности.
14. Социальная медиация.
15. Медиация в банковской сфере.
16. Медиация в медицинской сфере.
17. Медиация по уголовным делам.
18. Медиация по административным делам.
19. Развитие медиации в публичных отношениях.
20. Развитие медиации в корпоративных отношениях.

Практические задания

1. Составьте сообщение о медиации как элементе медиативной информации.
2. Представьте сведения о медиации как элементе медиативной информации.
3. Приведите пример (не менее 5) знаний в медиации как элементов медиативной информации.
4. Дайте пример новостей (не менее 5) в медиации как элементов медиативной информации.
5. На основе работы с дополнительной литературой приведите мнения исследователей (не менее 5) относительно возможности проживания дарителя в подаренном им жилом помещении и о правовой квалификации такой сделки и оформите результат работы в виде таблицы.
6. Составьте схему «Основные способы преодоления коммуникативных барьеров».
7. Назовите отличительные признаки каждого способа преодоления коммуникативных барьеров.

8. На основе работы с дополнительной литературой приведите мнения исследователей (не менее 5) относительно возможности преодоления коммуникативных барьеров в процедуре медиации. Назовите наиболее распространенные способы преодоления сложностей с коммуникацией в медиации.

9. Составьте схему «Типы интересов и их роль в процедуре медиации».

10. Составьте описание различных типов интересов в процедуре медиации.

11. На основе работы с дополнительной литературой приведите мнения исследователей (не менее 5) относительно возможности удовлетворения противоречащих друг другу интересов в процедуре медиации.

12. Решите тест

Медиация при разделе имущества супругов осуществляется:

- а) только как судебная;
- б) только как внесудебная;
- в) только как досудебная;
- г) все варианты верны.

Процедура медиации по конфликту в жилищно-коммунальной сфере может быть применена при возникновении спора:

- а) до обращения в суд (в том числе и третейский);
- б) после начала судебного разбирательства (в том числе третейского);
- в) оба варианта верны.

Законопроект об обязательной медиации предполагается в сфере:

- а) трудовых отношений;
- б) семейных отношений.

13. Проанализируйте возможность применения обязательной медиации в семейной сфере на примере Республики Азербайджан.

14. На основе работы с дополнительной литературой приведите мнения исследователей (не менее 5) относительно возможности применения обязательной медиации в вопросе определения места жительства детей.

ИТОГОВЫЙ ТЕСТ

1. К спорам, возникающим из каких правоотношений применяется Федеральный закон «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»:

а) из уголовных и гражданских, в том числе в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, а также спорам, возникающим из трудовых правоотношений;

б) из гражданских правоотношений, в том числе в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, а также спорам, возникающим из трудовых правоотношений и семейных правоотношений;

в) из гражданских, административных и иных публичных правоотношений, в том числе в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, а также спорам, возникающим из трудовых правоотношений и семейных правоотношений.

2. Процедура медиации может быть применена при возникновении спора:

а) до обращения в суд (в том числе и третейский);

б) после начала судебного разбирательства (в том числе третейского);

в) оба варианта верны.

3. Соглашение о проведении процедуры медиации должно содержать сведения:

а) о предмете спора, о медиаторе, о порядке проведения процедуры медиации;

б) о предмете спора, о сроках проведения процедуры медиации, о порядке проведения процедуры медиации, об условиях участия сторон в расходах, связанных с проведением процедуры медиации;

в) о предмете спора, о медиаторе, о порядке проведения процедуры медиации, о сроках проведения процедуры медиации, об условиях участия сторон в расходах, связанных с проведением процедуры медиации.

4. Медиативное соглашение в случае, если оно было достигнуто без передачи в суд (третейский суд) на рассмотрение, является:

- а) утвержденным судом решением сторон;
- б) гражданско-правовой сделкой;
- в) оба варианта неверны.

5. Срок проведения процедуры медиации не должен превышать:

- а) ста восьмидесяти дней;
- б) шестидесяти дней за исключением срока проведения процедуры медиации после передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, не превышающего ста восьмидесяти дней;
- в) ста восьмидесяти дней, за исключением срока проведения процедуры медиации после передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, не превышающего шестидесяти дней.

6. Осуществлять деятельность медиаторов на профессиональной основе могут лица:

- а) достигшие возраста восемнадцати лет, прошедшие курс обучения по специальной программе обучения медиаторов, обладающие полной дееспособностью и не имеющие судимости;
- б) достигшие возраста двадцати пяти лет, имеющие высшее образование и получившие дополнительное профессиональное образование по вопросам применения процедуры медиации;
- в) достигшие возраста двадцати пяти лет, обладающие полной дееспособностью и имеющие высшее профессиональное образование.

7. Саморегулируемые организации медиаторов создаются в форме:

- а) ассоциаций и союзов;
- б) ассоциаций (союзов) или некоммерческих партнерств;
- в) фондов.

8. Применение процедуры медиации допускается:

- а) до передачи спора на рассмотрение третейского суда;
- б) на любой стадии третейского разбирательства;
- в) до вынесения решения по делу.

9. Что относится к субъективным причинам стресса?

- а) индивидуальные особенности самого человека;
- б) ситуация, оказывающая давление;
- в) сообщения, которые вызывают неспецифические реакции человека.

10. Что из перечисленного НЕ является характеристикой субъектов конфликта?

- а) объем ресурсов;
- б) стиль поведения в конфликте;
- в) качественный состав.

11. Конфликт – это:

- а) спор, дискуссия по острой проблеме;
- б) соперничество, направленное на достижение победы в споре;
- в) столкновение противоположных позиций.

12. К какой тактике относятся следующие действия: предъявление требований, приказы, угрозы?

- а) тактика демонстративных действий;
- б) тактика фиксации своей позиции;
- в) тактика психического насилия.

13. Управление конфликтами – это:

- а) целенаправленное воздействие на процесс его динамики;
- б) целенаправленное воздействие на конфликтующих в интересах снижения уровня напряженности между ними;
- в) целенаправленное, обусловленное объективными законами воздействие на процесс формирования адекватного образа конфликтной ситуации у конфликтующих.

14. Одним из способов предупреждения конфликта является:

- а) деятельность, не допускающая возникновения конфликта;
- б) признание реальности конфликта конфликтующими сторонами;
- в) ликвидация дефицита информации в конфликте.

15. Принципы медиации – это:

- а) добровольность, взаимоуважение;
- б) конфиденциальность, равноправие сторон;
- в) все перечисленные варианты ответов.

16. Что такое медиация?

- а) ограниченный арбитраж;
- б) любое посредничество;
- в) вмешательство по типу юридического урегулирования конфликта.

17. Как называется профессиональный посредник?

- а) коллега;
- б) суггестор;
- в) медиатор.

18. Подход, который предполагает определение понятия медиации через основные принципы, цели и задачи примирительной процедуры с участием посредника:

- а) концептуальный;
- б) консенсуальный;
- в) описательный.

19. Что НЕ является основной моделью поведения личности в конфликте?

- а) конструктивная модель;
- б) нонконформистская;
- в) деструктивная.

20. Информация, полученная при проведении процедуры медиации, может быть раскрыта:

- а) противоположной стороне;
- б) при разбирательстве дела в суде;
- в) в случае, если она необходима при производстве уголовного дела.

ИТОГОВЫЕ ЗАДАНИЯ

Итоговое задание на определение терминов и понятий

Впишите пропущенное слово или словосочетание для более полного отражения сущности описываемой категории

1. Альтернативные способы урегулирования конфликтов – это процедуры по _____ (судебному, внесудебному) разрешению споров.

2. Переговоры – это поиск _____.

3. Сторонами третейского разбирательства (арбитража) являются _____ и юридические лица.

4. Местом третейского разбирательства (арбитража) является по _____ сторон.

5. Медиатор _____ разглашать информацию, относящуюся к процедуре медиации и ставшую ему известной при ее проведении, без согласия сторон.

6. Конфликт – это столкновение противоположных _____.

7. Конфликтогены – это слова и _____, которые могут привести к конфликту.

8. Основная функция медиации – это _____ сторон конфликта.

9. Для медиации _____ (характерно, не характерно) равноправие сторон.

10. Осуществлять деятельность медиаторов на профессиональной основе могут лица, достигшие возраста _____ лет.

11. Саморегулируемые организации медиаторов создаются в форме _____ (союзов) и некоммерческих партнерств.

12. Кокус – _____ это беседа со стороной.
13. Фрустрация – это эмоциональное состояние при возникновении _____ к цели.
14. Проведение процедуры медиации начинается со дня заключения сторонами соглашения о _____ процедуры медиации.
15. Медиативное соглашение заключается в _____ форме.
16. Медиативное соглашение в случае его нотариального удостоверения имеет силу _____.
17. Применение процедуры медиации при разрешении споров в брачно-семейных отношениях _____ (возможно, невозможно).
18. Медиация в трудовых спорах не применяется только к _____ (индивидуальным трудовым спорам, коллективным трудовым спорам).
19. Соглашение о проведении процедуры медиации заключается _____ в форме.
20. Предполагается развитие онлайн-сервиса урегулирования споров в сфере _____.

**Итоговое задание по проверке остаточных знаний
после освоения курса лекций**

В представленных соглашениях, заключенных в процессе медиации, заполнить недостающие элементы, имеющие значение для легитимности медиативного соглашения

Медиативное соглашение

_____ «___» _____ Г.

_____, паспорт _____, зарегистрирован: _____,
Именуемый в дальнейшем «Сторона 1», с одной стороны,
и _____, паспорт _____, зарегистрирован: _____,
Именуемый в дальнейшем «Сторона 2», с другой стороны, совместно
именуемые в дальнейшем «Стороны», заключили настоящее Согла-
шение.

I. Предмет Соглашения

1. Стороны провели процедуру медиации в отношении спора(ов)
по вопросу _____.

При привлечении в качестве медиатора _____,
паспорт _____, зарегистрирован: _____, имеет свиде-
тельство _____ о праве участвовать в качестве медиатора
в судах общей юрисдикции и арбитражных судах.

2. Настоящее Соглашение утверждается судом или третейским
судом в качестве мирового соглашения в соответствии с процессуаль-
ным законодательством.

3. Медиация проводилась в следующем порядке:

_____.
*(Ссылка на правила проведения процедуры медиации, утвер-
жденные соответствующей организацией, осуществляющей деятель-
ность по обеспечению проведения процедуры медиации, или определе-
ние порядка с указанием прав и обязанностей Сторон при проведении
процедуры медиации, особенностей проведения процедуры медиации
при урегулировании данного спора, иных условий проведения процедуры
медиации)*

4. Сроки проведения процедуры медиации: _____.

5. Деятельность по проведению процедуры медиации медиатором(ами) оплачивалась Сторонами в равных долях.

6. В результате медиации Стороны договорились:

6.1. Сторона 1 обязуется _____ Стороне 2 в срок _____ в размере (количестве) _____, а Сторона 2 обязуется _____ Стороне 1 в срок _____ в размере (количестве) _____.

6.2. Сторона 1 вправе _____ от Стороны 2 в срок _____ в размере (количестве) _____. Сторона 2 вправе _____ от Стороны 1 в срок _____ в размере (количестве) _____.

7. Наличие настоящего Соглашения не является препятствием для обращения в суд или в третейский суд.

8. Настоящее Соглашение может быть изменено или расторгнуто по соглашению Сторон или по требованию одной из сторон. Также Соглашение досрочно прекращается в случаях:

- ликвидации (или смерти) одной из сторон;
- прекращения действия Соглашения по решению суда.

9. В случае возникновения споров между Сторонами в связи с исполнением настоящего Соглашения Стороны примут все меры к разрешению их путем переговоров.

10. В случае невозможности разрешения указанных споров путем переговоров спор будет рассмотрен в _____.

(Наименование суда, рассматривающего спор)

11. Стороны обязуются не разглашать любую информацию, связанную с настоящим Соглашением или с его исполнением, без предварительного письменного разрешения другой Стороны, за исключением случаев, когда предоставление информации обязательно в соответствии с законодательством Российской Федерации.

12. Во всем, что не предусмотрено настоящим Соглашением, Стороны руководствуются законодательством Российской Федерации.

13. Все письменные уведомления направляются:

Стороне 1 по адресу _____;

Стороне 2 по адресу _____.

14. При изменении данных, указанных в п. 17 настоящего Соглашения, Стороны информируют друг друга в письменной форме в течение _____ дней.

15. Настоящее Соглашение действует с момента заключения. Настоящее Соглашение действует до момента надлежащего исполнения Сторонами своих обязательств.

16. Настоящее Соглашение составлено в трех экземплярах, имеющих одинаковую юридическую силу: по одному для каждой Стороны и один для медиатора (*организации, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации*).

17. Местонахождение и банковские реквизиты (паспортные данные) Сторон:

Подписи Сторон

Сторона 1

Сторона 2

Соглашение о проведении процедуры медиации

_____ «__» _____ Г.

Мы, _____ [полное наименование] в лице _____ [должность, Ф. И. О.], действующего на основании _____ [Устава, положения, доверенности], именуемое в дальнейшем «Сторона, обратившаяся за медиацией»;

_____ [полное наименование] в лице _____ [должность, Ф. И. О.], действующего на основании _____ [Устава, положения, доверенности], именуемое в дальнейшем «Сторона, принявшая предложение о медиации», именуемые в дальнейшем «Стороны», и автономная некоммерческая организация «_____» в лице директора _____, действующего на основании Устава, именуемый в дальнейшем «Организация, обеспечивающая проведение процедуры медиации», договорились о нижеследующем.

1. Стороны выражают взаимное согласие на урегулирование _____
в рамках внесудебного способа урегулирования спора путем применения процедуры медиации с привлечением профессионального медиатора Организации, обеспечивающей проведение процедуры медиации.

2. Стороны выражают взаимное согласие провести процедуру медиации « _____ » _____ 20__ года в _____ (время)
_____ (место).

3. Стороны выражают взаимное согласие на проведение процедуры медиации с участием профессионального медиатора Организации, обеспечивающей проведение процедуры медиации (далее – Медиатор).

4. Участники процедуры медиации: Участники Стороны, обратившейся за медиацией _____
Участники Стороны, принявшей предложение о медиации _____
Медиатор _____

5. Организация, обеспечивающая проведение процедуры медиации, обязуется провести процедуру медиации в соответствии с Правилами проведения процедуры медиации, установленными в организации.

6. Медиатор вправе самостоятельно определять Правила проведения процедуры медиации с учетом обстоятельств возникшего спора, пожеланий Сторон и необходимости скорейшего урегулирования спора, если иное не предусмотрено федеральным законом.

7. В течение всей процедуры медиации Медиатор может встречаться и поддерживать связь как с обеими Сторонами вместе, так и с каждой из них в отдельности.

8. При проведении процедуры медиации Медиатор не вправе ставить своими действиями какую-либо из Сторон в преимущественное положение, равно как и умалять права и законные интересы одной из сторон.

9. Медиативное соглашение заключается в письменной форме и должно содержать сведения о сторонах, предмете спора, проведенной процедуре медиации, Медиаторе, а также согласованные сторонами обязательства, условия и сроки их выполнения.

10. Медиативное соглашение подлежит исполнению на основе принципов добровольности и добросовестности сторон.

11. Медиативное соглашение, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной после передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, может быть утверждено судом или третейским судом в качестве мирового соглашения в соответствии с процессуальным законодательством или законодательством о третейских судах, законодательством о международном коммерческом арбитраже.

12. Медиативное соглашение по возникшему из гражданских правоотношений спору, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной без передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, представляет собой гражданско-правовую сделку, направленную на установление, изменение или прекращение прав и обязанностей сторон. К такой сделке могут применяться правила гражданского законодательства об отступном, о новации, о прощении долга, о зачете встречного однородного требования, о возмещении вреда. Защита прав, нарушенных в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения такого медиативного соглашения, осуществляется способами, предусмотренными гражданским законодательством.

13. Медиатор и Стороны должны принимать все возможные меры для того, чтобы процедура проведения медиации была прекращена в срок не более чем в течение 60 дней.

14. В связи со сложностью разрешаемого спора, с необходимостью получения дополнительной информации или документов срок проведения процедуры медиации может быть увеличен по договоренности Сторон и при согласии Медиатора.

15. Срок проведения процедуры медиации не должен превышать 180 дней, за исключением срока проведения процедуры медиации после передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, не превышающего шестидесяти дней.

16. Оплата деятельности по проведению процедуры медиации медиатора, медиаторов и Организации, осуществляющей деятельность по

обеспечению проведения процедуры медиации, осуществляется сторонами в равных долях, если они не договорились об ином.

17. Процедура медиации прекращается в связи со следующими обстоятельствами:

17.1. Заключение Сторонами медиативного соглашения – со дня подписания такого соглашения.

17.2. Заключение соглашения Сторон о прекращении процедуры медиации без достижения согласия по имеющимся разногласиям – со дня подписания такого соглашения.

17.3. Заявление Медиатора в письменной форме, направленное Сторонам после консультаций с ними по поводу прекращения процедуры медиации ввиду нецелесообразности ее дальнейшего проведения, – в день направления данного заявления.

17.4. Заявление в письменной форме одной или обеих Сторон, направленное Медиатору, об отказе от продолжения процедуры медиации – со дня получения Медиатором данного заявления.

17.5. Истечение срока проведения процедуры медиации – со дня его истечения с учетом положений п.13 настоящего соглашения.

18. Проведение процедуры медиации начинается со дня заключения Сторонами настоящего соглашения.

19. Наличие данного соглашения и связанное с ним непосредственное проведение этой процедуры не являются препятствием для обращения в суд или третейский суд, если иное не предусмотрено федеральными законами.

20. Настоящее соглашение составлено в трех экземплярах, по одному экземпляру для каждой из Сторон.

21. Подписи и реквизиты Сторон:

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В настоящее время все большее распространение получают альтернативные процедуры урегулирования споров, а медиация довольно часто становится предметом научных исследований многих ученых и юристов. Данная тема привлекает своей новизной, современностью, большим простором для исследования. И несмотря на то что медиация появилась в России еще в 2011 году с принятием Федерального закона от 27 июля 2010 года № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», данная процедура не смогла плотно закрепиться в российских реалиях.

Конечно, интерес к данной процедуре растет: появляются организации, предлагающие услуги медиации, существует устойчивый спрос на обучение в данной сфере. В то же время число споров, для решения которых применялась процедура медиации, не увеличивается. Так почему же медиация, которая так успешна во многих странах, в России не стала столь популярна? Отсюда вытекает множество проблем, которые требуют решения.

Одной из основных проблем медиации можно назвать несовершенство законодательства. Принятый Федеральный закон «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» включает в себя 20 статей, которые не могут в полной мере урегулировать данные общественные отношения, что порождает большое количество пробелов в законодательстве, таких как отсутствие требований, предъявляемых к образованию медиатора. Не прописана также ответственность медиатора, статус медиативного соглашения и др. Данный Федеральный закон лишь в общем виде описывает процедуру медиации, ее механизм, технику, перекладывая на стороны конфликта законодательные недоработки.

Особое место в процедуре медиации занимает вопрос об области применения. Между юристами, изучающими эту проблему, нет единого мнения насчет расширения сферы применения медиации, например в урегулировании уголовно-правовых споров.

Важной проблемой процедуры медиации также является ее недостаточный спрос среди граждан. Это может быть связано с низким уровнем правовой культуры в российском обществе, неспособностью граждан урегулировать спор путем конструктивного диалога. Ученые-юристы склонны делать выводы, что в России на данный момент еще нет объективных причин для широкого применения медиации.

Сегодня медиация – это перспективное направление для разрешения споров. Процедура универсальная, более гибкая, быстрая и менее затратная, чем другие способы альтернативного урегулирования конфликтов. Медиация призвана эффективно, в подавляющем большинстве случаев быстро и экономично обеспечивать результаты, которые устраивают обе стороны.

Процедура медиации в России и за рубежом представляет собой актуальный предмет для комплексного исследования и отвечает современным потребностям теоретико-правовой и юридической науки в целом.

РЕКОМЕНДАТЕЛЬНЫЙ БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) // Российская газета. – 1993. – 25 дек. – № 237.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 5 дек. 1994. – № 32. – ст. 3301.

3. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 17 июня 1996. – № 25. – ст. 2954.

4. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ // Российская газета. – 22 дек. – № 249.

5. Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации) : Федеральный закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ // Российская газета. – 2010. – 30 июля. – № 168.

Авторефераты и диссертации

6. Гвоздарева, М. В. Посредничество как метод альтернативного разрешения корпоративных конфликтов: специальность 22.00.08 «Социология управления» : автореф. дис. ... канд. социол. наук / Гвоздарева М. В. ; Рос. гос. ун-т дружбы народов. – М. , 2006. – 159 с.

7. Шатихина, Н. С. Институт медиации в российском уголовном праве : специальность 12.00.08 «Уголовное право и криминология; уголовно-исполнительное право» : автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Шатихина Н. С. – СПб, 2004. – 228 с.

8. Шумова, К. А. Принципы медиации: специальность 12.00.15 «Гражданский процесс; арбитражный процесс» : дис. ... канд. юрид. наук / Шумова К. А. – Саратов, 2015. — 199 с.

Монографии и учебные пособия

9. Давыденко, Д. Л. Примириительные процедуры в европейской правовой традиции / Д. Л. Давыденко. – М. : Инфотропик Медиа, 2013. – 232 с. – ISBN 978-5-9998-0175-3.

10. Дементьев, О. М. Альтернативное разрешение споров: краткий аналитический очерк / О. М. Дементьев, Е. В. Тихонова. – Тамбов : Изд-во Першина Р. В., 2010. – 105 с.
11. Калашникова, С. И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции / С. И. Калашникова. – М. : Инфотропик Медиа, 2011. – 253 с. – ISBN 978-5-9998-0057-2.
12. Ковач, К. К. Медиация: краткий курс / К. К. Ковач ; пер. с англ. Е. И. Носыревой [и др.]. – 2-е изд., стер. – М. : Инфотропик Медиа, 2013. – 316 с. – ISBN 978-5-9998-0158-6.
13. Комментарий к Федеральному закону «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» / отв. ред. С. К. Загайнова, В. В. Ярков. – М. : Инфотропик Медиа, 2012. – 272 с. – ISBN 978-5-9998-0046-6.
14. Медиация в практике нотариуса / отв. ред.: С. К. Загайнова, Н. Н. Тарасов, В. В. Ярков. – М. : Инфотропик Медиа, 2012. – 336 с. – ISBN 978-5-9998-0099-2.
15. Минкина, Н. И. Медиация как альтернативный способ урегулирования конфликтов : монография / Н. И. Минкина. – М. ; Берлин : Директ-Медиа, 2017. – 158 с. – ISBN 978-5-4475-9468-8.
16. Михайлова, Е. В. Процессуальные формы защиты субъективных гражданских прав, свобод и законных интересов в Российской Федерации (судебные и несудебные) : монография / Е. В. Михайлова. – М. : Проспект, 2017. – 280 с. – ISBN 978-5-392-14339-9.
17. Носырева, Е. И. Развитие медиации в России: теория, практика, образование / Е. И. Носырева, Д. Г. Фильченко. – М. : Инфотропик Медиа : Центр медиации УрГЮА, 2012. – 320 с. – ISBN 978-5-9998-0087-9.
18. Севастьянов, В. Г. Альтернативное разрешение споров – частное процессуальное право / В. Г. Севастьянов. – М. : Волтерс Клувер, 2009. – 512 с. – ISBN 978-5-8354-1151-1.
19. Шамликашвили, Ц. А. Медиация – современный метод внесудебного разрешения споров / Ц. А. Шамликашвили. – М. : Межрегион. центр упр. и полит. консультирования, 2017. – 77 с. – ISBN 978-5-98872-040.
20. Шереметова, Г. С. Право на бесплатную юридическую помощь в гражданском процессе / Г. С. Шереметова. – М. : Статут, 2015. – 175 с. – ISBN 978-5-8354-1169-6.

21. Яковенко, И. Г. Манихейство и гностицизм: Культурные коды русской цивилизации / И. Г. Яковенко, А. И. Музыкантский. – М. : Русский путь, 2011. – 400 с. – ISBN 978-5-85887-377-8.

Научные статьи

22. Александрова, Л. А. Альтернатива уголовному преследованию в отношении несовершеннолетних обвиняемых / Л. А. Александрова, В. Н. Авдеев, И. Ю. Панькина // Вестник Балтийского федерального университета им. И. Канта. Серия: Гуманитарные и общественные науки. – 2021. – № 1. – С. 23 – 30.

23. Аллахвердова, О. В. Школа посредничества (медиации) / О. В. Аллахвердова // Третейский суд. – 2006. – № 3 (45). С. 160 – 172.

24. Антипов, А. Н. История возникновения и развития медиации / А. Н. Антипов, В. А. Антипов // Уголовно-исполнительная система: право, экономика, управление. – 2013. – № 4. – С. 23 – 25.

25. Афанасьева, Т. И. Проблемы интеграции медиации и медиативных технологий в юридическую деятельность / Т. И. Афанасьева // Известия Байкальского государственного университета. – 2017. – № 1. – С. 88 – 93.

26. Бойкова, А. В. Применение процедуры медиации в условиях пандемии коронавируса / А. В. Бойкова, Д. Г. Малючков // Международный журнал гуманитарных и естественных наук. – 2020. – № 7-2 (46). – С. 132 – 134.

27. Вечерина, О. П. Проблемы и институциональные ограничения развития социально-правового института медиации в России / О. П. Вечерина // Современное право. – 2017. – № 1. – С. 73 – 80.

28. Головкин, Л. В. Институт уголовно-правовой медиации и его перспективы в Российской Федерации / Л. В. Головкин // Закон. – 2009. – № 4. – С. 127 – 135.

29. Градский, В. Е. Медиатор как участник уголовного процесса в Российской Федерации / В. Е. Градский // Вестник Уральского юридического института МВД России. – 2022. – № 1 (33). – С. 10 – 14.

30. Громов, В. Г. Медиация в исправительных учреждениях: теоретический, социально-психологический и правовой аспект / В. Г. Громов, Н. И. Минкина // Современное право. – 2016. – № 12. – С. 128 – 135.

31. Гуськова, А. П. Медиация в уголовном процессе / А. П. Гуськова, Д. В. Маткина // Российский судья. – 2009. – № 2. – С. 34 – 37.
32. Долинская, Л. М. О понятии применимости медиации к трудовым отношениям / Л. М. Долинская // Законы России: опыт, анализ и практика. – 2011. – № 7. – С. 48 – 56.
33. Дубровин, В. В. От примирения сторон к медиации в уголовном судопроизводстве России / В. В. Дубровин // Библиотека криминалиста. – 2011. – № 1. – С. 90 – 95.
34. Зайганова, С. К. Совершенствование института примирения в гражданском процессе / С. К. Зайганова // Арбитражный и гражданский процесс. – 2019. – № 7. – С. 24 – 28.
35. Здрок, О. Н. Направления совершенствования гражданского процессуального законодательства Республики Беларусь с целью активизации примирительных процедур / О. Н. Здрок // Проблемы укрепления законности и правопорядка: наука, практика, тенденции. – 2010. – № 3. – С. 327 – 333.
36. Иншакова, А. Цифровые технологии альтернативных методов разрешения споров: зарубежная практика и перспективы применения в России / А. Иншакова, Ю. Тымчук // Право в современном мире. – 2018. – № 1(46). – С. 23 – 31.
37. Кравчук, Л. С. О применении медиации в уголовных делах (из опыта правоприменительной практики Федеративной Республики Германии) / Л. С. Кравчук, Л. Н. Бочарникова, Т. А. Землякова // Историческая и социально-образовательная мысль. – 2015. – № 7-2. – С. 1 – 4.
38. Кулапов, Д. С. Виды медиации: теоретический аспект / Д. С. Кулапов // Вестник Саратовской государственной юридической академии. – 2014. – С. 119 – 122.
39. Мериманов, Ж. Принципы медиации / Ж. Мериманов // Конфликтология. – 2013. – № 1. – С. 143 – 150.
40. Михель, Д. Е. Развитие медиации в Германии как социального и правового института / Д. Е. Михель // Северо-Кавказский юридический вестник. – 2018. – № 4. – С. 50 – 58.
41. Панова, И. В. Медиация: проблемы и пути их решения / И. В. Панов // Вестник Высшего Арбитражного суда Российской Федерации. – 2011. – № 10. – С. 73 – 83.

42. Попов, К. И. Медиация в уголовном праве: миф или реальность? / К. И. Попов // Военное право. – 2022. – № 2 (72). – С. 226 – 230.

43. Решетникова, И. В. Право встречного движения. Посредничество и российский арбитражный процесс / И. В. Решетникова // Медиация и право. Посредничество и примирение. – 2007. – № 2 (4). – С. 52 – 56.

44. Садовникова, М. Н. Требования, предъявляемые к медиатору: современные подходы и тенденции развития института / М. Н. Садовникова, А. С. Анищенко // Сибирский юридический вестник. – 2019. – № 4. – С. 114 – 118.

45. Салко, Л. М. К вопросу об актуальных проблемах института медиации в России / Л. М. Салко // E-Scio. – 2022. – № 2 (65). – С. 370 – 377.

46. Тюльканов, С. Л. Продвижение медиации в России и социокультурные особенности: преодолевать или использовать? / С. Л. Тюльканов // Вестник Федерального института медиации. – 2017. – № 1. – С. 75 – 93.

47. Филатова, У. Б. Медиация в уголовном процессе: анализ правового регулирования в Федеративной Республике Германии / У. Б. Филатова, А. С. Архипкина, С. Ю. Некрасов // Всероссийский криминологический журнал. – 2017. – № 4. – С. 824 – 832.

48. Худойкина, Т. В. Перспективы развития медиации в связи с введением института судебных примирителей / Т. В. Худойкина, А. Д. Ситкина // Международный журнал гуманитарных и естественных наук. – 2021. – № 5. – С. 188 – 192.

49. Худойкина, Т. В. Требования, предъявляемые к медиаторам в России и за рубежом / Т. В. Худойкина, А. Ф. Сайфетдинова // Бюллетень науки и практики. – 2018. – № 6. – С. 322 – 328.

Интернет-ресурсы

50. О внесении изменений в Закон Российской Федерации «О защите прав потребителей» и Федеральный закон «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» в части создания правовой основы для развития системы альтернативных онлайн-механизмов урегулирования споров [Электронный ресурс] // Федеральный портал проектов нормативных правовых актов. – URL: <https://regulation.gov.ru/projects#search=%C2%AB%D0%9E%20%D0%> (дата обращения: 18.10.2024).

51. Mediationsgesetz (MediationsG) [Электронный ресурс] // Bundesministerium der Justiz. – URL: https://www.gesetze-im-internet.de.translate.goog/mediationsg/BJNR157710012.html?_x_tr_sl=de&_x_tr_tl=ru&_x_tr_hl=ru&_x_tr_pto=op,sc (дата обращения: 18.10.2024).

52. Qui sommes-nous? [Электронный ресурс] // Fenamef. Federation Nationale de la Mediation et des Espaces Familiaux. – URL: <http://fenamef.asso.fr/> (дата обращения: 18.10.2024).

53. US vs UK – a comparison of mediation processes [Электронный ресурс] // SKULD. – URL: <https://www.skuld.com/topics/legal/pi-and-defence/us-vs-uk---a-comparison-of-mediation-processes/> (дата обращения: 18.10.2024).

54. Using E-Mediation and Online Mediation Techniques for Conflict Resolution [Электронный ресурс] // PROGRAM ON NEGOTIATION. HARVARD LAW SCHOOL. – URL: <https://www.pon.harvard.edu/daily/mediation/dispute-resolution-using-online-mediation/> (дата обращения: 18.10.2024).

55. Авдыев, М. А. Сервисы разрешения споров онлайн: избранные кейсы [Электронный ресурс] // printfriendly. – URL: <https://www.printfriendly.com/p/g/CCNzX9> (дата обращения: 18.10.2024).

56. Валерий Лисицын о медиации в России: «Сегодня мы наблюдаем возвращение к истокам» [Электронный ресурс] // Межрегиональный союз медиаторов. – URL: http://www.msmrus.ru/about_us/specmediationlisicin (дата обращения: 18.10.2024).

57. Головненков, П., Спица, Н. Уголовно-процессуальный кодекс Федеративной Республики Германии – Strafprozessordnung (StPO) [Электронный ресурс] // publish.UP. – URL: <https://publishup.uni-potsdam.de/opus4-ubp/frontdoor/deliver/index/docId/6039/file/sdrs02.pdf> (дата обращения: 18.10.2024).

58. Давыденко, Д. Л. Практика коммерческой медиации в России: некоторые примеры и проблемы правового регулирования [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс. – URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 18.10.2024).

59. Доклад Председателя Верховного Суда России Вячеслава Лебедева на совещании судей судов общей юрисдикции и арбитражных судов Российской Федерации (Москва, 9 февраля 2021 года) [Электронный ресурс] // Верховный Суд Российской Федерации. – URL: https://www.vsrfr.ru/press_center/video_archive/29648/ (дата обращения: 18.10.2024).

60. Доклад Председателя Верховного Суда РФ В. М. Лебедева 9 февраля 2022 года [Электронный ресурс] // YouTube. – URL: <https://www.youtube.com/watch?v=sT06xhRuBCk> (дата обращения: 18.10.2024).

61. Законопроект № 341071-5 «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» [Электронный ресурс] // Система обеспечения законодательной деятельности. – URL: <https://sozd.duma.gov.ru/bill/341071-5> (дата обращения: 18.10.2024).

62. История развития института медиации [Электронный ресурс] // Арбитражный суд Республики Бурятия. – URL: <http://buryatia.arbitr.ru/node/2329> (дата обращения: 18.10.2024).

63. Карпенко, А. Д., Краснопевцев, А. С. Проведение эксперимента по внедрению медиации у мировых судей Санкт-Петербурга [Электронный ресурс] // Управление судебного департамента в г. Санкт-Петербурге. – URL: http://usd.spb.sudrf.ru/modules.php?name=press_der&op=3&did=2 (дата обращения: 18.10.2024).

64. Марковичева, Е. В. Потенциальные возможности института медиации в ускорении российского уголовного судопроизводства [Электронный ресурс] // Научная сеть «Современное право». – URL: <https://www.sovremennoepravo.ru/m/articles/view/%D0%9F%D0%BE%D1%82%D0%B5%D0%BD%D1%86%D0%B8%D0%B0> (дата обращения: 18.10.2024).

65. Носырева, Е. И. Методические и теоретические основы преподавания курса «Посредничество (медиация)» [Электронный ресурс] // CoolLib.net. – URL: <https://coollib.com/b/262293/read> (дата обращения: 18.10.2024).

66. Правовая позиция ФПА РФ о проекте Федерального закона «Об урегулировании споров с участием посредника (медиации) в Российской Федерации» [Электронный ресурс] // Федеральная палата адвокатов российской Федерации. – URL: <https://fparf.ru/documents/fparf/the-legal-position-of-fpa/pravovaya-pozitsiya-federalnoy-palaty-advokatov-rf/> (дата обращения: 18.10.2024).

67. Проект Федерального закона «Об урегулировании споров с участием посредника (медиации) в Российской Федерации» [Электронный ресурс] // Адвокатская газета. – URL: https://www.advgazeta.ru/upload/medialibrary/3a9/Zakon_o_mediatsii_ot_MinYUsta.pdf (дата обращения: 18.10.2024).

68. Реформа закона о медиации: за попытку спасибо? [Электронный ресурс] // Arbitration journal by the Arbitration Association. – URL: <https://journal.arbitration.ru/ru/analytics/reforma-zakona-o-mediatsii-za-popytku-spasibo/> (дата обращения: 18.10.2024).

69. Статистика Пушкинского районного суда о медиации [Электронный ресурс] // Пушкинский районный суд г. Санкт-Петербурга. – URL: <http://psh.spb.sudrf.ru/> (дата обращения: 18.10.2024).

70. ЮНИСТРАЛ. Типовой закон о международной коммерческой согласительной процедуре и Руководство по принятию и применению, 2002 год [Электронный ресурс] // Arbitration Institute of the Stockholm chamber of commerce. – URL: https://sccinstitute.com/media/45897/03-90955_ebook.pdf (дата обращения: 18.10.2024).

ОГЛАВЛЕНИЕ

ПРЕДИСЛОВИЕ	3
ВВЕДЕНИЕ	4
Раздел 1. ПОНЯТИЕ И ФОРМЫ ДОСУДЕБНОГО И ВНЕСУДЕБНОГО УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ	5
Тема 1. Внесудебные способы разрешения споров: понятия, виды.....	5
Тема 2. Основные формы разрешения конфликтов: переговоры, третейский суд (арбитраж)	11
Тема 3. Иные формы разрешения конфликтов (судебное примирение, посреднические услуги).....	26
Раздел 2. МЕДИАЦИЯ КАК ОСНОВНАЯ ФОРМА ДОСУДЕБНОГО И ВНЕСУДЕБНОГО УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ	36
Тема 1. Медиация как альтернативный метод разрешения споров	36
Тема 2. Медиатор и процедура медиации.....	74
Тема 3. Медиативный подход при разрешении споров	91
ИТОГОВЫЙ ТЕСТ	134
ИТОГОВЫЕ ЗАДАНИЯ	138
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	146
РЕКОМЕНДАТЕЛЬНЫЙ БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК	148

Учебное электронное издание

КИВЛЕНОК Татьяна Валентиновна

ДОСУДЕБНОЕ И ВНЕСУДЕБНОЕ УРЕГУЛИРОВАНИЕ СПОРОВ

Учебно-практическое пособие

Редактор А. П. Володина

Технический редактор Ш. Ш. Амирсейидов

Компьютерная верстка Д. В. Лавровой

Корректор Н. В. Пустовойтова

Выпускающий редактор А. А. Амирсейидова

Системные требования: Intel от 1,3 ГГц; Windows XP/7/8/10;
Adobe Reader; дисковод CD-ROM.

Тираж 9 экз.

Издательство Владимирского государственного университета
имени Александра Григорьевича и Николая Григорьевича Столетовых.
600000, Владимир, ул. Горького, 87