

УДК 342

И. Е. Косаев,

магистрант 2-го курса

Института правосудия Академии государственного управления при Президенте Республики Казахстан, главный консультант Отдела правового обеспечения Департамента по обеспечению деятельности судов при Верховном Суде Республики Казахстан.

НЕОБХОДИМОСТЬ ДАЛЬНЕЙШЕГО РАЗВИТИЯ ИНСТИТУТА ВНЕСУДЕБНОГО (АЛЬТЕРНАТИВНОГО) УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ – МЕДИАЦИЯ

Аннотация

В статье рассматриваются общие вопросы института медиации, ее принципы, направленность и преимущества, а также возможные пути укрепления потенциала медиации в Казахстане.

Ключевые слова: *альтернативное разрешение и урегулирование споров, закон, медиация, повышение потенциала, снижение конфликтности.*

Аңдатпа

Мақалада медиация институтының жалпы мәселелері, оның принциптері, бағыты және мүдделері, сондай-ақ медиация әлеуетін Қазақстанда бекітудің мүмкін жолдары қаралады.

Тірек сөздер: *дауларды баламалы түрде шешу және реттеу, заң, медиация, әлеуетті арттыру, даулылықты азайту.*

Abstract

This article consider the general issues of mediation, principles, directivity and advantages, as well as ways to strengthen the capacity of mediation in Kazakhstan.

Keywords: *alternative resolution and settlement of disputes, the law, mediation, improve capacity, reduce conflicts.*

Современная жизнь динамична и сложна. Происходят структурные изменения в экономике, перестраиваются правовые отношения, стремительно развиваются бизнес-сообщества, гражданско-правовые отношения обретают различные новые формы, вызванные требованиями современности, осуществляется повсеместная интеграция. Следствием этих изменений является увеличение количества противоречий и конфликтов во всех сферах жизни, в том числе, в межличностных, общественных и деловых отношениях. В результате в обществе возникает потребность в иных формах урегулирования разногласий и споров. Одним из таких альтернативных способов урегулирования конфликтов является медиация.

Изучение международного опыта по внесудебному урегулированию споров и применению законодательства о медиации, показало, что в целом, развитие альтернативных форм разрешения правовых споров в зарубежных странах, несмотря на различия правовых систем, имеет много общего. Применяются одни и те же способы и формы досудебного урегулирования, хотя и различается их процедура.

Так, процедуры внесудебного урегулирования споров имеют многолетнюю историю и соответственно регламентирующие нормы предусматриваются в законодательствах следующих стран: США, Австралии, Аргентине, Австрии, Швеции, Франции, Германии, Италии, Испании, России, Белоруссии и т.д.

На сегодняшний день в Казахстане насчитывается несколько видов альтернативного разрешения споров: третейское разбирательство (Закон о «Третейском суде» от 28 декабря 2004 года), арбитраж (Закон «О международном коммерческом арбитраже» от 28 декабря 2004 года), медиация (Закон «О медиации» от 28 января 2011 года), трудовые согласительные комиссии (Трудовой кодекс от 15 мая 2007 года), также институт обмудсмена, к примеру, в страховой или банковской сферах (Законы «О страховой деятельности», «Об обязательном страховании гражданско-правовой ответственности владельцев транспортных средств», «О банках и банковской деятельности»).

Таким образом, институт медиации является не только новым, но и прогрессивным шагом в развитии культуры общественных отношений в Казахстане в целом.

В этой связи полагаю необходимым остановиться более подробно на национальном опыте внедрения института урегулирования споров (конфликтов) как медиация.

Необходимость внедрения данного института была отмечена Концепцией правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года. В частности, определено, что в целях максимальной реализации прав участников гражданского судопроизводства, своевременной защиты и восстановления нарушенных прав и свобод личности, интересов общества и государства, меры по совершенствованию гражданско-процессуального законодательства могли бы быть ориентированы также на закрепление разнообразных путей и способов достижения компромисса между сторонами частно-правовых конфликтов (медиация, посредничество и другие) как в судебном, так и во внесудебном порядке.

Медиация (от латинского «mediare» – посредничать) – это форма внесудебного разрешения споров с помощью третьей нейтральной беспристрастной стороны – медиатора.

Медиация является наиболее мягкой формой альтернативного разрешения споров. Во время процедуры медиации стороны, участвующие в конфликте, самостоятельно приходят к взаимовыгодному решению, опираясь на опыт, знания и умения медиатора. Разрешение спора полностью зависит от воли самих спорящих.

Медиатор не обладает полномочиями судьи, не может принять решение и обязать стороны к выполнению своего решения. Он помогает вести переговоры более эффективно и направляет их в нужное русло. Благодаря своему нейтралитету, медиатор способен объективно оценить обстоятельства спора и найти оптимальное решение проблемы. К тому же, стороны часто делятся с медиатором такой информацией, которой они не поделились бы с оппонентом во время обычных двусторонних переговоров, что также помогает медиатору составить более полную картину происходящего. В случае если соглашение было достигнуто, медиация заканчивается составлением письменного договора (медиативным соглашением), разрешающим конфликтную ситуацию. Медиатор не имеет права принудить стороны подписать соглашение, с условиями которого они не согласны.

Действующим Законом РК «О медиации» (далее – Закон) регулируются общественные отношения в сфере организации медиации, определяется ее принципы и процедура проведения, статус медиатора и предъявляемые к нему требования. Сопутствующим Законом «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам медиации» внесены изменения и дополнения, в том числе в процессуальное законодательство, в части процессуальных прав и обязанностей участников процесса, связанных с медиацией, а также использования в судопроизводстве итоговых документов по результатам медиации.

Согласно п. 1 статьи 1 Закона сферой применения медиации являются споры (конфликты), возникающие из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, а также рассматриваемые в ходе уголовного судопроизводства по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести, если иное не установлено законами Республики Казахстан.

Осуществление медиации предполагается с соблюдением следующих принципов: добровольности, конфиденциальности, взаимоуважения, равноправия сторон, нейтральности и беспристрастности медиатора, прозрачности процедуры.

Таким образом, медиация призвана:

- снизить конфликтность и напряженность споров, переводя их из сферы личного противоборства в сферу заинтересованной дискуссии;
- создать реально действующую систему, позволяющую заинтересованным гражданам и организациям использовать примирительные процедуры для разрешения споров без обращения в суд (на досудебной стадии) и в процессе рассмотрения дел в суде;
- обеспечить экономичность, более низкие издержки участников спора;
- создать возможность вовлечения в процедуру медиации людей с большим жизненным опытом, высшим образованием, судей, прокуроров в отставке, адвокатов, чей опыт в отправлении правосудия будет применен в полной мере;
- широко применять медиацию, как следствие гуманизации правового процесса, ориентируя его не на поиск виновных, а на поиск общих точек соприкосновения;
- повлиять на развитие правовой культуры в целом, поскольку требует знания и навыков применения норм действующего законодательства в повседневной жизни от всех участников спора;
- снизить количество рассматриваемых дел, нагрузки судей, что позволит повысить качество рассмотрения споров;

– сократить поле для коррупционных правонарушений, поскольку решение, принятое в условиях медиации устраивает обе стороны, что снимает необходимость «продавливания» нужного решения.

Последняя особенность проистекает из содержания самого процесса медиации: медиация – это основанный на взаимном согласии и доброй воле конфиденциальный переговорный процесс, в ходе которого спорящие стороны, при помощи нейтрального лица (медиатора) пытаются выработать приемлемое решение по урегулированию данного спора.

В соответствии с законодательством о медиации, медиация может быть применена как до обращения в суд, так и после начала судебного разбирательства.

Применение медиации в ходе судебного разбирательства регламентировано процессуальным законодательством, которая осуществляется путем разъяснения сторонам процесса о праве разрешения спора в порядке медиации и может применяться только при волеизъявлении сторон.

Вместе с тем, итоги реализации Закона «О медиации» позволяют сделать вывод о том, что на сегодняшний день медиация не имеет широкого распространения среди населения и недостаточно развита.

Отчасти, это связано со слабой информированностью, (а порой и недоверием) населения о возможностях и преимуществах медиации как процедуры разрешения споров альтернативным способом.

Так, за 2012 год количество судебных споров, урегулированных с применением медиации, составило всего 272 дел, из которых 150 по уголовным делам и 122 по гражданским делам. (статистика Аппарата ВС РК)

Таким образом, видится крайне необходимым принятие действенных мер, а точнее комплекса мер направленных на развитие и укрепление потенциала медиации.

В частности, в целях повышения информированности населения, видится уместным проводить соответствующие семинары, ознакомительные программы с участием широкого круга гражданского общества, представителей заинтересованных государственных органов, других организаций и медиаторов, а также соответствующим субъектам на постоянной основе проводить работу по изучению передового зарубежного опыта в области применения процедур медиации.

Данному вопросу уделяется большое внимание руководством страны, в частности необходимость передачи споров по незначительным вопросам в институты внесудебного урегулирования споров в целях разгрузки судебной системы обозначена в Послании Главы государства народу Казахстана «Стратегия Казахстан – 2050. Новый политический курс состоявшегося государства» от 14 декабря 2012 года.

Пунктом 81 Общенационального плана по реализации Послания, утвержденного Указом Президента от 18 декабря 2012 года № 449 предусматривается разработка законопроекта, направленного на передачу споров по незначительным вопросам в институты внесудебного урегулирования споров.

Основной целью данных законодательных изменений должна стать разгрузка судебной системы, а также полная реализация Закона «О медиации».

В этой связи, полагаю, требуется всестороннее обсуждение с учеными-цивилями, экономистами, юридической общественностью, а также предварительного изучения международного опыта, вопроса закрепления и расширения перечня дел с обязательным предварительным досудебным порядком урегулирования спора (в том числе путем медиации), предусмотрев возможность возвращения искового заявления, если стороной не соблюден соответствующий порядок досудебного урегулирования. С учетом гарантированного Конституцией права каждого на судебную защиту своих прав и свобод.

Дата поступления статьи в редакцию: 17 сентября 2013 г.