Теоретико-правовое понимание природы и особенностей медиации в России

Хагур Разиет Нурбиевна,
магистр 2 года заочной формы обучения
ФГБОУ ВО «Кубанский государственный аграрный университет
им. И.Т. Трубилина» г. Краснодар

Исследование медиации как нового явления в российской правовой культуре необходимо начать с изучения его сущности и правовой природы.Для этого представляется важным проанализировать сложившиеся в отечественной науке подходы к определению понятия медиации, ее отличительных особенностей, провести ее соотношение с иными способами урегулирования и разрешения правовых споров и на их основе полученных данных, предложить собственный взгляд на обозначенные вопросы

Одни авторы, предлагают рассматривать медиацию в широком и узком смысле, выделяют в отношении последнего дополнительный признак, в силу которого медиация отличается от других видов посредничества, а именно: профессионализм медиатора. А «медиация» — понятие более узкое и означает процедуру посредничества, при которой третье лицо не дает рекомендаций в отношении возможных условий урегулирования спора, а оказывает им профессиональное содействие в организации и ведении процесса переговоров. [1]

Другие авторы, рассматривает посредничество (медиацию) как процедуру, направленную на мирное разрешение конфликта, устранение его причин и последствий, которая может быть завершена достижением соглашения. [2]

С точки зрения некоторых практиков медиация представляет собой деятельность специалиста по урегулированию споров в рамках переговоров спорящих сторон в целях заключения между ними мирового соглашения. [3]

Как мы выяснили, сложность однозначного понимания медиации связана с широким спектром ее применения, разнообразием организационных форм, видов и моделей примирительной процедуры с участием медиатора.

На сегодняшний день не вызывает сомнений то, что медиация является самостоятельным способом урегулирования правовых споров. Правильным на наш взгляд, будет предложить следующее определение:

Медиация — это процесс переговоров, в котором медиатор (посредник) является организатором и управляет переговорами таким образом, чтобы стороны пришли к наиболее выгодному реалистичному и удовлетворяющему интересам обеих сторон соглашению, в результате выполнения которого конфликт между сторонами будет урегулирован.

По нашему мнению отличительными особенностями медиации в являются:

1. Высокая оперативность при разрешении спора даже по сравнению с мини-судами, а тем более третейским разбирательством. Она достигается через реализацию принципа мобильности в деятельности медиатора;

2. Максимально упрощенная процедура разбирательства, правила которой определяют сами стороны;

3. Наделение сторон возможностью и правом контролировать не только содержание

принимаемого решения, но и процесс его поиска и выработки — ключевая особенность медиации. Именно эта черта выделяет медиацию как особый институт из системы способов разрешения конфликтов.

4. Возможность сторон в любой момент прекратить процедуру;

5. Роль медиатора в процедуре разрешения возникшего разногласия особенна: он не вправе принимать никаких решений по существу спора и даже, согласно Закону о медиации, не имеет права предлагать сторонам какие-либо варианты разрешения конфликта (статья 12 Закона). Сила и эффективность такого понимания медиации выражается, прежде всего, в том, что участвующий в переговорах посредник не выносит какого-либо собственного решения. Он не стоит над сторонами как власть, он лишь своим опытом, знаниями, умением разрешать конфликты помогает сторонам выработать позицию, которая устраивала бы обе стороны и в той или иной степени соответствовала интересам спорящих сторон. [4]

6. Из этого содержания вытекают и другие характерные свойства медиации, многие из которых являются существенным преимуществом данной процедуры в российских условиях.

К таковым можно отнести:

— строжайшая конфиденциальность деятельности медиатора;

— быстрота, не формализованность процедуры медиации в этом отношении выгодно отличает ее от суда;

— максимально упрощенная процедура разбирательства, правила которой определяют сами стороны;

— сравнительно низкий уровень расходов на медиацию

— невысокий процент невыполнения условий достигнутого сторонами соглашения; Мировая практика свидетельствует о том, что от 80-90% медиативных соглашений исполняются сторонами добровольно. [5]

— высокая вероятность сохранения деловых отношений после завершения процедуры медиации;

К сожалению, при всех указанных преимуществах медиации, основными недостатками ее эффективного использования на практике являются:

— отсутствие в судах списка профессиональных медиаторов;

— недостаток подготовленных медиаторов и разнородность их подготовки;

— отсутствие в судах информации для населения о сущности медиационной деятельности;

— недостаточная осведомленность судейского сообщества о возможностях, инструментах и технологиях медиации;

— отсутствие центов, регулирующих правила проведения медиации и совершенствования качества медиативных услуг.

Полагаем, что эти проблемы, одновременно должны стать планом первостепенных действий по популяризации медиации среди населения и судейского корпуса.

Список литературы

1. Коннов А.Ю. Понятие, классификация и основные виды альтернативных способов разрешения споров./ А.Ю. Коннов //Журнал российского права.- 2004.- № 12- С.65.;Давыденко Д.Л. Вопросы юридической терминологии в сфере «альтернативного разрешения споров»/ Д.Л.

Давыденко// Третейский суд. — 2009. — № 1.- С. 23.
2. Гвоздарева М.В. Посредничество как метод альтернативного разрешения корпоративных конфликтов: Автореф. дис. .канд. социол. наук. -М. 2006 .- С. 16. ’Брыжинский А.А. Альтернативное разрешение правовых споров и конфликтов в России: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — Саранск, 2005. — С 19; Бесемер Х. Медиация. Посредничество в конфликтах. Перевод с нем. Н.В. Маловой. — Калуга: Духовное познание, 2004. — С.122.
3. Яковлев В.Ф. Закон свободного применения/ В.Ф. Яковлев// Медиация и право. Посредничество и примирение. — 2006. — № 1. — С. 13.
4. Шамликашвили Ц.А.. Медиация как метод внесудебного разрешения споров./ Ц.А. Шамликашвили. — М.: Издательство ООО «Межрегиональный центр управленческого и политического консультирования», — 2006.- С. 10.
5. Техника ведения переговоров нотариусами: пер. с нем./ Отв. ред. Р .Вальц; предисл. В.В.Яркова.- М.: Волтерс Клувер", 2005. — С. 165.