



Столыпинский
вестник

Научная статья

Original article

УДК 347.91

**ИСТОРИЯ, ХАРАКТЕРИСТИКА И ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО
РЕГУЛИРОВАНИЯ МЕДИАЦИИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**
**THE HISTORY, CHARACTERISTIC AND PROBLEMS OF LEGAL
REGULATION OF MEDIATION IN RUSSIAN FEDERATION**

Шишляникова Ольга Александровна, старший преподаватель, Иркутский национальный исследовательский технический университет, Россия, г. Иркутск

Аипов Герман Тимурович, студент, 2 курс, специализация «Правовое обеспечение национальной безопасности», Иркутский национальный исследовательский технический университет, Россия, г. Иркутск

Shishliannikova Olga Aleksandrovna, senior lecturer, Irkutsk national research technical university, Russia, city Irkutsk

Aipov German Timurovich, student, sophomore, specialization "Legal support of national security", Irkutsk national research technical university, Russia, city Irkutsk

Аннотация

В данной статье приводится краткая история медиации как правового явления, поясняются источники современной медиации, приводятся причины, которые стали прародителями современной медиации, приводится характеристика некоторых существующих на данный момент альтернативных правовых способов разрешения конфликтов между людьми и выделение на их

фоне медиации как наиболее эффективного метода. Также в статье даны основные классификации медиации на основе существующего закона, приводятся признаки медиации. Помимо этого, в статье затрагиваются сферы применения медиации и также проблемы правового характера, существующие на данный момент, и связанные с реализацией медиации в российских правовых реалиях.

Summary

The article is dedicated to presenting a brief history of mediation as a legal phenomenon, also this article explains the origins of modern mediation, gives the reasons that became the founders of modern mediation, characterizes some currently existing alternative legal methods of resolving conflicts between people and highlights mediation against their background as the most effective method. The article also gives the main classifications of mediation based on current legislation and highlights the characteristics of mediation. In addition, the article touches on the scope of application of mediation, as well as legal problems that currently exist and related to the implementation of mediation in Russian legal realities and gives a general conclusion of the subject of mediation.

Ключевые слова: медиация, медиатор, гражданский спор, посредничество, досудебное урегулирование, альтернативный метод.

Keywords: mediation, mediator, civil procedure, intermediation, pre-trial settlement, alternative method.

Медиация как способ разрешения правовых споров появилась в Российской Федерации относительно недавно: в период нестабильности и рождения современного российского права таким, каким его знает современные российские граждане.

Медиация (посредничество) – представляет собой способ урегулирования конфликта между сторонами на основе переговоров с участием нейтрального посредника с целью выработки обязательного для сторон соглашения по спорному вопросу (при этом посредник не имеет полномочий на вынесение

обязательного для сторон решения). Также медиация является альтернативным способом разрешения гражданских споров, затрагивающих практически все отрасли права: административное, семейное, трудовое, наследственное и т.д.

Фактическое положение медиации как альтернативного метода разрешения гражданских споров рассматривали в своей статье Новиков А.В. и Слабкая Д.Н.: «Следует отметить, что законодательство Российской Федерации рассматривает процедуру медиации, как альтернативу судебному разбирательству, однако данная процедура не является обязательной. Так же закон определяет сферу применения процедуры медиации - урегулирование гражданских, семейных и трудовых споров. В случаях, когда результаты урегулирования спора посредством медиации могут затрагивать интересы третьих лиц либо публичные интересы, тогда данная процедура не допускается»¹.

Хотелось бы отметить, что несмотря на наличие в правовой системе Российской Федерации специального закона, который направлен на регулирование процесса медиации, этот метод разрешения гражданских споров все еще не является распространенным и популярным.

В качестве исторической справки насчет того, что такое медиация и как она появилась и приобрела свое современное содержание и характер, хотелось бы обозначить некоторые моменты из мировой истории, которые наиболее ярко выражают сущность этого метода решения гражданских споров.

Случаи использования третьей стороны зафиксированы еще в Древней Греции и Древнем Риме. В Древнем Риме (в римском частном праве) могли, например, применяться мировые сделки – соглашения о взаимных уступках. По форме и процедуре они отличались от современной медиации, но все равно являлись весьма похожими на нее.

Но также хочется отметить, что медиация, а вернее ее древний прообраз, существовал еще в Древней Руси, о чем пишут Ю.В. Федоренко и С.И. Галицкая в своей статье: «С развитием торгового оборота постепенно процедура

¹ Новиков А.В., Слабкая Д.Н. Процедура медиации. функции, типы и стадии медиации // ВОПРОСЫ РОССИЙСКОГО И МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА. 2021. № 1А. С. 52.

разрешения споров с участием посредника начала применяться и при урегулировании частно-правовых конфликтов. Так, альтернативное досудебное разрешение правовых споров было характерно для деловой культуры Новгородской республики (XII – XV века), известной своим опережающим историческое развитие подходом к правовому регулированию товарно-денежных отношений. В частности, в Новгородской республике гражданский оборот строился

на принципах, свойственных и современному гражданскому законодательству, – юридического равенства и имущественной самостоятельности участников правоотношений, автономии воли и свободы договора, а также минимизации участия публичной власти в регламентации товарно-денежных отношений»².

Современная правовая медиация возникла в США в пятидесятых годах двадцатого века, в период активного развития американской экономики, а следовательно, и частноправовых отношений между гражданами, которые часто сталкивались с необходимостью оспаривать через суд различные вопросы, возникавшие в ходе реализации своих гражданских прав и обязанностей.

В контексте выделенной исторической справки можно говорить о причинах, почему же медиация приобрела свою популярность в США, и после начала применяться по всему остальному миру из-за соответствия выделенных ниже причин. Первой причиной являются большие издержки, в том числе и денежного характера, характерные для судебных разбирательств и судебной системы США в целом на сегодняшний день. Вторая причина – это появление в те времена потребности в разрешении спора до того, как нести его в суд, из-за упомянутых выше издержек и фактической возможности решить дело не через суд, а в куда более комфортной атмосфере. Третья причина – это то, что суды в США, как это есть сейчас и как было 70 лет назад, очень рассматривают дела

² Федоренко Ю.В., Галицкая С.И. Историко-правовой анализ становления и развития института медиации в России // НАУКА И ОБРАЗОВАНИЕ: ХОЗЯЙСТВО И ЭКОНОМИКА; ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВО; ПРАВО И УПРАВЛЕНИЕ. 2020. № 8(123). С. 55.

долго, из-за чего опять же у граждан возникала потребность к поиску альтернативных решений своих споров.

С конца пятидесятых годов 20 века в США и для медиации, и других форм внесудебного разрешения конфликтов, которые начинают приобретать свою популярность, начинается использоваться термин «альтернативные средства урегулирования споров», из них наиболее актуальными стали три вида. Первый – это переговоры, то есть урегулирование спора непосредственно сторонами без участия других лиц. Второй – медиация (посредничество), то есть урегулирование спора с помощью независимого нейтрального посредника, который способствует достижению между сторонами соглашения. И третий – арбитраж, подразумевающий разрешение спора с помощью независимого нейтрального лица, который выносит обязательное решение для обеих сторон.

У медиации существует несколько преимуществ, по сравнению с другими альтернативными методами разрешения гражданских споров: свобода собираться неограниченное количество раз, возможность выбирать судей, договариваться о всех деталях своего соглашения. В частности, о последнем преимуществе писали в своей статье Григорянц С.А. и Черникова Н.С.: «Согласно действующему российскому законодательству при утверждении мирового соглашения суд не вправе разрешить требование, которое не заявлено, удовлетворить требование истца в большем размере, чем оно было заявлено, в то время как в процессе медиации стороны могут прийти к решению, которое их удовлетворяет, но отличается от исковых требований заявленных изначально»³.

В современной России медиация получила свое право на существование после падения советского строя, так как по объективным причинам социалистического государства, которое ограничивало частноправовые отношения и не закрепляло наличие права собственности у граждан, гражданские споры как таковые имели совершенно иной характер, и альтернативные способы разрешения споров не имели какой-либо

³ Григорянц С.А., Черникова Н.С. Процедура медиации в контексте развития культуры современного российского общества // НАУКА И ОБРАЗОВАНИЕ: ХОЗЯЙСТВО И ЭКОНОМИКА; ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВО; ПРАВО И УПРАВЛЕНИЕ. 2018. № 6(96). С. 107.

необходимости и не были закреплены в нормативно-правовых актах того времени. В 1993 году был создан первый центр примирительных процедур, каковых на данный момент существует десятки, и уже в 1996 году граждане начали регулярно применять медиацию в своих спорах.

Впервые на государственном уровне начали обсуждать институт медиации относительно недавно, 18 лет назад: «Об институте медиации в России на государственном уровне было заявлено на первой международной конференции «Медиация. Новый шаг на пути построения правового государства и гражданского общества» в 2005 г., которая была проведена Аппаратом полномочного представителя Президента в ЦФО совместно с Межрегиональным центром управленческого и политического консультирования (ООО «МЦУПК»)⁴.

Официальную трактовку и формальное обоснование медиации российский законодатель дал в Федеральном закона "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" от 27.07.2010 N 193-ФЗ, который вступил в силу 1 января 2011 года.

В контексте дальнейшего повествования о медиации хотелось бы прежде всего выделить признаки медиации: первый из них, медиация – это самостоятельный способ урегулирования споров; также признаком является то, что непосредственными участниками медиации являются стороны спорного правоотношения и медиатор; оставшиеся признаки – это наличие в медиации добровольности, и то, что целью выступает достижение соглашения.

Также отдельно как признак хотелось бы отметить, что медиация – это социально ориентированный институт, призванный минимизировать конфликтность и научить членов общества мирному ведению переговоров.

Далее хотелось бы выделить виды медиации в соответствии с законом, их всего два: первый вид представляет собой юрисдикционную медиацию – она осуществляется судебной инстанцией или по требованию таковой,

⁴ Сайт автономной некоммерческой организации «Научно-методический центр медиации и права». Центр медиации и права: история и современность. [Электронный ресурс] URL: <https://mediacia.com/our-center/center-history> (дата обращения: 25.11.2023).

специализированным административным органом по рассмотрению жалоб и претензий, государственным или частным нотариусом и др.); второй вид это неюрисдикционная медиация, она в свою очередь осуществляется частной медиативной организацией или частным медиатором, или иной организацией, осуществляющей в рамках своей деятельности предоставление медиативных услуг. У медиации также существует несколько направлений для ее применения: коммерческая, семейная, трудовая, пенитенциарная, медицинская.

В качестве аргумента для того, чтобы утвердить, что досудебное урегулирование альтернативным методом возможно только в пределах неюрисдикционной медиации, хотелось бы привести цитату из статьи Р. Ю. Банникова: «Таким образом, вопрос, может ли медиация быть формой досудебного урегулирования споров, относится к числу наиболее актуальных. Естественно, что данный вопрос касается лишь неюрисдикционных форм досудебного урегулирования споров (прежде всего, претензионного порядка), поскольку посредник не наделен правом прекращения спора своим властным решением, как это имеет место в юрисдикционных процедурах»⁵.

Медиация также располагает несколькими специфическими критериями целеполагания, по сравнению с другими альтернативными методами разрешения споров, из них можно выделить то, что медиация направленная на полное разрешение спора, урегулирование конфликта, на отказ от судебного разбирательства по конфликту или спору; то, что медиация, направленная на снижение активности конфликтных взаимодействий и объема притязаний, погашение причин конфликтов либо на преобразование проблемы; и также то, что медиация, направленная на аудит спора и оценку возможности его разрешения.

У медиации также существует несколько особенностей, связанных с процессом ее осуществления. По способу проведения медиацию разделяют на совместную, когда обе стороны принимают непосредственное участие в сессиях

⁵ Банников Р.Ю. О соотношении медиации и неюрисдикционных форм досудебного порядка урегулирования споров // ВЕСТНИК ВОРОНЕЖСКОГО ГОСУДАРСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА. СЕРИЯ: ПРАВО. 2019. № 1(36). С. 104.

медиации, и на челночную, когда медиатор проводит по очереди встречи с каждой из сторон. Также по количеству медиаторов разделяют на медиацию, проводимую одним медиатором, и со-медиация, проводимую двумя и более медиаторами. По форме проведения различают очная медиация (личная встреча) и медиация, которая проводится с использованием различных технических средств.

Перед осуществлением медиации стороны обычно определяют с целями, которые будет преследовать тот или иной сеанс медиации. Обзорная медиация - нацеленная на определение предмета спора. Медиация для урегулирования конфликта нацелена на урегулирование конфликта и достижения соглашения. Медиация сдерживания конфликта – нацелена на выработку правил поведения сторон. Медиация проведения договоров – проводится при заключении договора, чтобы понять цели и мотивы будущих партнеров. Превентивная медиация – нацелена на предупреждение конфликта.

В законе также дана характеристика медиатора, который представляет собой физическое лицо, привлекаемое сторонами в качестве посредника в урегулировании спора для содействия в выработке решения по существу спора. Медиатор не в праве предлагать свои варианты компромиссного решения, поскольку это является прерогативой сторон в конфликте. Медиаторы могут быть выбраны сторонами, рекомендованы им или уже назначены самой организацией, осуществляющей посредническую деятельность. И также стоит отметить, что деятельность медиатора может осуществляться как на профессиональной основе, так и на непрофессиональной основе; платной основе или на бесплатной основе.

В соответствии с законом единственные требования для медиатора для осуществления своей деятельности на профессиональной основе – это обладание дееспособностью, несудимость и возраст от 18 лет. И также нужно сказать, что такой медиатор не обязан регистрироваться или получать лицензию медиатора (в соответствии с законом).

В качестве прав и обязанностей медиатора выступают: координация процесса медиации по организационным вопросам; обязанность вносить предложения участникам о ходе работы при урегулировании спора (предлагает заключить договор если возможности или провести медиацию еще раз); назначать встречи сторонам; раскрывать информацию, которая стала известна от противоположной стороны, если нет прямого запрета на распространение таких сведений; право отказаться от проведения процедуры медиации, если он, например заинтересован в исходе спора; право требовать оплату за предоставленную услугу медиации.

В то же время медиатор не в праве: быть представителем какой-либо стороны спора; оказывать сторонам юридическую, консультационную или иную поддержку, осуществлять медиацию, если он лично заинтересован в исходе спора; без согласия сторон делать публичные заявления по существу спора и разглашать информацию, относящуюся к процедуре медиации и ставшую ему известной при ее проведении; вносить предложения об урегулировании спора, если стороны не договорились об ином; ставить своими действиями какую-либо сторону в преимущественное положение.

В контексте обсуждаемой темы также хотелось бы выделить определенные проблемы медиации как правового явления.

Самой серьезной проблемой на наш взгляд является ограниченный доступ к медиации. Доступность медиации для всех слоев населения также становится проблемой. Сущность проблемы состоит в том, что некоторые группы населения могут сталкиваться с трудностями в получении доступа к услугам медиации из-за отсутствия информированности и экономических ограничений.

Второй по серьезности на наш взгляд является недостаточная подготовка медиаторов. Процесс медиации требует высокой квалификации и навыков со стороны медиаторов, а недостаточная подготовка медиаторов может стать серьезным препятствием для успешного разрешения споров, особенно в сложных ситуациях. Как уже было обозначено, в законе не предусмотрено наличие каких-либо специализированных знаний или квалификации для

проведения медиации, что может вызвать трудности у спорящих сторон, если выяснится, что медиатор не может справиться со своей задачей.

Наименьшим по серьезности проблемой на наш взгляд является отсутствие механизмов государственной поддержки у медиации как таковой. Отсутствие финансовой и организационной поддержки со стороны государства может замедлить процесс внедрения медиации в различные сферы правосудия, но без информированности людей о возможности провести медиацию в случае их споров, и наличия определенной популярности у медиации в обществе, выделение больших бюджетов для частных и государственных организаций, в том числе и чтобы повысить доступность, просто бессмысленно и нерационально.

В качестве решения проблемы неинформированности граждан о возможности медиации можно было бы предложить позаимствовать опыт западных стран, об этом писали в своей статье Максимов В.А. и Андреева С.Н.: «Во-вторых, в ряде стран (Австрии, Франции) государство возлагает на суды обязанность предоставления указаний по медиации сторонам и посреднику. Суды должны также определить, может ли быть решен спор между сторонами с помощью медиации»⁶.

В качестве итога хотелось бы сказать о том, что медиация сама по себе не является хорошим правовым способом для разрешения различных гражданских споров. Медиация – это всего лишь метод, который могут использовать люди, и он не может повлиять на общественное правосознание и на конфликтность людей в обществе, также как и не может повлиять на содержание предмета спора и конструктивность споров и определить, а нужно ли вообще спорить по тому или иному вопросу. Метод лишь может помочь выяснить притязания и позиции сторон и прийти посредством общего диалога через посредника к какому-то коммюнике и составить соглашение.

⁶ Максимов В.А., Андреева С.Н. Модели медиации // ЖУРНАЛ ПРАВОВЫХ И ЭКОНОМИЧЕСКИХ ИССЛЕДОВАНИЙ. 2023. № 3. С. 149.

Литература

1. Новиков А.В., Слабкая Д.Н. Процедура медиации. функции, типы и стадии медиации // ВОПРОСЫ РОССИЙСКОГО И МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА. 2021. № 1А. С. 52.
2. Федоренко Ю.В., Галицкая С.И. Историко-правовой анализ становления и развития института медиации в России // НАУКА И ОБРАЗОВАНИЕ: ХОЗЯЙСТВО И ЭКОНОМИКА; ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВО; ПРАВО И УПРАВЛЕНИЕ. 2020. № 8(123). С. 55.
3. Григорянц С.А., Черникова Н.С. Процедура медиации в контексте развития культуры современного российского общества // НАУКА И ОБРАЗОВАНИЕ: ХОЗЯЙСТВО И ЭКОНОМИКА; ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВО; ПРАВО И УПРАВЛЕНИЕ. 2018. № 6(96). С. 107.
4. Сайт автономной некоммерческой организации «Научно-методический центр медиации и права». Центр медиации и права: история и современность. [Электронный ресурс] URL: <https://mediacia.com/our-center/center-history> (дата обращения: 25.11.2023).
5. Банников Р.Ю. О соотношении медиации и неюрисдикционных форм досудебного порядка урегулирования споров // ВЕСТНИК ВОРОНЕЖСКОГО ГОСУДАРСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА. СЕРИЯ: ПРАВО. 2019. № 1(36). С. 104.
6. Максимов В.А., Андреева С.Н. Модели медиации // ЖУРНАЛ ПРАВОВЫХ И ЭКОНОМИЧЕСКИХ ИССЛЕДОВАНИЙ. 2023. № 3. С. 149.

Literature

1. Novikov A.V., Slabkaia D.N. Mediation procedure. functions, types and stages of mediation // ISSUES OF RUSSIAN AND INTERNATIONAL LAW. 2021. No. 1A. P. 52.
2. Fedorenko Iu.V., Galitskaia S.I. Historical and legal analysis of the formation and development of the institution of mediation in Russia // SCIENCE AND

- EDUCATION: ECONOMY AND ECONOMICS; ENTREPRENEURSHIP; LAW AND MANAGEMENT. 2020. No. 8(123). P. 55.
3. Grigoriants S.A., Chernikova N.S. The mediation procedure in the context of the development of culture of modern Russian society // SCIENCE AND EDUCATION: ECONOMY AND ECONOMICS; ENTREPRENEURSHIP; LAW AND MANAGEMENT. 2018. No. 6(96). P. 107.
 4. Website of the autonomous non-profit organization “Scientific and Methodological Center for Mediation and Law”. Center for Mediation and Law: History and Modernity. [Electronic resource] URL: <https://mediacia.com/our-center/center-history> (date of the application: 25.11.2023).
 5. Bannikov R.Iu. A ratio of mediation and not jurisdictional forms of a pre-judicial order of disputes settlement // BULLETIN OF VORONEZH STATE UNIVERSITY. SERIES: LAW. 2019. No. 1(36). P. 104.
 6. Maksimov V.A., Andreeva S.N. Mediation models // JOURNAL OF LEGAL AND ECONOMIC RESEARCH. 2023. No. 3. P. 149.

© Шишляникова О.А., Аипов Г.Т., 2024 сетевой журнал «Столыпинский вестник» №3\2024

Для цитирования: Шишляникова О.А., Аипов Г.Т. ИСТОРИЯ, ХАРАКТЕРИСТИКА И ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ МЕДИАЦИИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ// Научный сетевой журнал «Столыпинский вестник» №3/2024