

КЫЛЫЧОВ С. С.
КНУим. Ж. Баласагына, Бишкек
KYLYCHOVS.S.
J.Balasagyn KNU, Bishkek

ОРОКОВ Н.Б.
КНУим. Ж. Баласагына, Бишкек
OROKOV N.B.
J.Balasagyn KNU, Bishkek

РОЛЬ МЕДИАЦИИ В РАЗРЕШЕНИИ ПРАВОВЫХ КОНФЛИКТОВ

Медиациянын укуктук маселелерди чечуусундо ролу

The role of mediation in resolving legal conflicts

Аннотация: Медиация представляет собой альтернативную судебному разбирательству форму досудебного/внесудебного или внепроцессуального разрешения споров и урегулирования конфликтов (а также обеспечивающий её комплекс механизмов и технологий и процесс её реализации), добровольно избираемая тяжущимися (спорящими, конфликтующими и т.д.) сторонами, исходя из солидарного стремления к достижению соглашения, или назначаемая уполномоченным органом и предусматривающая в рамках структурированной процедуры.

Ключевые слова: закон, право, правосудие.

Аннотация: Медиация талаштарды сотко чейин жвнгв салуу иши болуп саналат жана кошумча-жоболук чыр-чатактарды чечууну камсыз кылат.

Негизги сөздөр: мыйзам, укук, сот адилеттиги.

Annotation: Mediation is an alternative to judicial proceedings form of pre-trial / extra-judicial or extra-procedural resolution of disputes and conflict resolution (as well as its complex of mechanisms and technologies and the process of its implementation), voluntarily selected by litigating (disputing, conflicting, etc.) parties, based on joint the desire to reach an agreement, or appointed by the authorized body and providing for as part of a structured procedure.

Keywords: law, law, justice.

Медиация (от лат. «mediare» - посредничать) - это процедура примирения конфликтующих сторон путем их вступления в добровольные переговоры с участием третьей нейтральной стороны - медиатора (посредника) с целью достижения взаимопонимания и составления договора, разрешающего конфликтную ситуацию. Медиация как факт уже много веков существует в различных формах, и сегодня в своем современном виде пользуется популярностью и признанием в развитых странах вот уже несколько десятилетий. По статистике большинство мировых примирительных процедур с участием медиатора, а это более 80 % споров, разрешается заключением соглашения об урегулировании спора. Данная процедура начала развиваться во второй половине 20 столетия, прежде всего в США, Австралии, Великобритании, а затем уже она постепенно стала распространяться и в Европе. Первые попытки применения медиации, как правило, предпринимались при разрешении споров в сфере семейных отношений. Впоследствии медиация получила признание при разрешении споров самого широкого круга, начиная от семейных конфликтов и заканчивая сложными многосторонними конфликтами в коммерческой и публичной сфере. Мировая практика дает множество примеров законодательного закрепления медиации.

Понятие «медиация» является новым явлением для Кыргызстана. Еще несколько лет назад трудно было представить, что медиация как альтернативный метод разрешения споров укрепитя в нормативных правовых актах Кыргызской Республики. На сегодняшний день у медиации есть значительные условия для развития в нашей республике. Впервые о медиации как об

альтернативном методе разрешения правовых споров заговорили в 2008 году. В последующие два года масштабная работа в данном направлении не велась. Это было связано как с отсутствием специалистов, так и с незаинтересованностью государства в развитии медиации. Дело в том, что в Кыргызстане имеется уникальный в своем роде квазисудебный институт - суд аксакалов. Таким образом, до недавних пор полагалось, что роль медиаторов исполняют суды аксакалов. Однако, данный институт существенно отличается от института медиации и никоим образом один из них не сможет заменить другой.

Медиация— это профессия, которой неизбежно должны быть присущи этическая ответственность и обязанности. Поскольку медиация, по сути, является добровольным процессом, для эффективного исполнения обязанностей медиатора совершенно необходимо, чтобы его кандидатура была приемлема для сторон с точки зрения профессиональных знаний и навыков, объективности, справедливости и опыта. Правовые инструменты лишь отчасти могут гарантировать целостность статуса медиатора. В этой связи параллельно с законодательством о медиации, и особенно в его отсутствие, важным инструментом регулирования являются кодексы профессиональной этики. Успех медиации зависит от степени доверия сторон к медиатору. Чрезвычайно важным качеством посредника является наличие у него навыков медиации, принятие им концепции медиации, что требует определенной профессиональной подготовки. Не все опытные и квалифицированные арбитры, судьи, юристы или выдающиеся люди с хорошей репутацией не могут быть медиаторами, особенно если они не прошли курс специальной профессиональной подготовки в качестве медиаторов. Именно поэтому некоторые страны законодательно установили требования к профессиональной подготовке медиаторов. Например, для того, чтобы иметь право быть медиатором в Австрии, необходимо пройти курс обучения не менее чем 200 часов. Успех при разрешении споров при помощи медиации зависит напрямую от таланта медиатора, его способности применять те навыки, которые позволят сторонам отойти от своих позиций по спору и задуматься о своих реальных интересах. Навыки приобретаются в процессе обучения и практики. Еще одним фактором успеха является уникальная позиция медиатора по отношению к сторонам. Установив отношения со сторонами и проводя с ними конфиденциальные беседы, медиатор всегда знает больше, чем любая из сторон, и это знание помогает медиатору формировать тактику разговора со сторонами, не раскрывая, тем не менее, другой стороне конфиденциальную информацию, полученную в ходе встреч с первой стороной.

Высокая эффективность медиации в зарубежных государствах, ныне оказавшиеся во многом утраченными, определяют вопросы о поиске направлений совершенствования законодательства Кыргызстана о медиации. Кроме того, общепризнано, что медиация существенно облегчает нагрузку на судебные инстанции, следовательно, на рассматриваемые вопросы непосредственно замыкается современная судебная реформа. А для всего этого нужны серьезная научная проработка этих вопросов и выстраивание соответствующей парадигмы развития института медиации в стране. Указанные обстоятельства определяют теоретическую и практическую актуальность.

Переговорная модель медиации предполагает, что целью процедуры медиации является достижение урегулирования конфликта. Медиатор, применяя такую модель медиации, стремится к поиску фактов, узких вопросов конфликта, а также контролирует процесс переговоров между сторонами. Процедура проведения переговорной медиации является структурированной, собрания со сторонами созываются достаточно часто, при этом прямое взаимодействие между сторонами происходит реже, чем в соответствии с другими моделями медиации, даже окончательные

соглашения составляются без присутствия обеих сторон. Модель проведения процедуры медиации в терапевтическом стиле (терапевтическая модель медиации) характеризуется тем, что целью является содействие в достижении взаимопонимания сторонами, а споры рассматриваются в качестве проблем в таком взаимопонимании. Стороны призываются открыто выражать свои чувства и мнения. При проведении процедуры медиации таким образом исследуются отношения сторон в прошлом, а правовым аспектам конфликтов уделяется меньше внимания. В соответствии с моделью разрешения проблемы, споры рассматриваются в качестве проблем, возникающих вследствие неудовлетворенных и несовместимых потребностей сторон, которые должны быть решены. Процедура медиации в данном случае направлена на достижение соглашения. Модель трансформации проблемы предполагает, что споры можно рассматривать в качестве возможностей для морального роста и преобразования. Применяя модель урегулирования проблемы, медиатор играет активную роль, стремясь раскрыть элементы спора и убедить стороны их принять. Медиатор вносит предложения, убеждает и оказывает влияние на мнения сторон. Целью коммуникативной модели медиации является содействие в понимании конфликта сторонами, при этом урегулирование конфликта является вторичным по отношению к его пониманию. Оценочный подход к проведению процедуры медиации предполагает необходимость убеждения сторон урегулировать конфликт, прогнозирование результатов рассмотрения дела в судебном порядке и последствий неурегулирования конфликта посредством проведения процедуры медиации.

При применении подхода, предполагающего содействие разрешению конфликта, медиатор помогает сторонам определить их конкретные потребности, определить и обозначить области, в которых стороны сходятся во мнениях, если даже не области, в которых возможно достичь соглашения между сторонами. Медиатор не ставит под сомнение, не оценивает и не проверяет их позиции или слабые и сильные стороны их

Оценочный, или направляющий, подход схож с подходом, предполагающим содействие решению проблемы, относительно определения потребностей сторон и областей конфликта, которые ставят их в тупик, областей взаимопонимания сторон и достижения взаимоприемлемого решения. Однако, применяя оценочный подход, медиатор помогает спорящим сторонам оценить сильные и слабые стороны их позиций, возможные результаты и риски разных вариантов разрешений конфликта.

Список цитируемых источников

1. Конституция Кыргызской Республики от 27.06.2010, изд-о Академия;
2. Закон КР от 28 июля 2017 года № 161 "О медиации";
3. СИ. Калашникова «Медиация в сфере гражданской юрисдикции», Москва 2011.

Рецензент: Шерипов Н.Т. - доктор юридических наук, профессор КНУ им.Ж.Баласагына