

LAW AND JURISPRUDENCE

Borovkov A.V., Kayuchkina M.D., Titova E.D.

THE DEBATE ON THE EFFECTIVENESS OF MEDIATION IN RUSSIA

Borovkov A.V., Volgograd State University, senior teacher
Kayuchkina M.D., Volgograd State University, student
Titova E.D., Volgograd State University, student
Russian Federation, Volgograd State University

Abstract

This article includes the discussion on the prospects of the practical usage of mediation in Russia. It is suggested that formal current law on mediation in Russia should be popularized to make its use more effective.

Keywords: mediator, conciliation, voluntary agreement, pre-trial stage, legal help.

В настоящее время все большую известность в российском законодательстве получает формирование такого понятия, как «медиация». Так как данный институт относительно недавно сформировался в российском законодательстве, то это порождает ряд дискуссий по поводу его эффективности на практике.

Сейчас все больше и больше говорится о данном виде деятельности, который помогает разрешить споры во внесудебной обстановке, и который способен оказать значительное влияние на правовую деятельность страны в целом. Однако, не каждый юрист (не говоря уже о гражданах, не имеющих юридического образования) в Российской Федерации сможет объяснить нам сущность и существо данного явления, возможности данной процедуры. Виной этому – крайне редкое применение института медиации на практике. Причина, как мы полагаем, кроется в наличии двух трудностей: мало того, что Федеральный закон от 27.07.2010 №193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре

Education Transformation Issues ISPC #4 2016

медиации)» в недостаточной степени проработан, в данном законе находится больше вопросов, чем ответов, да и не все граждане осведомлены о том, что в России такой закон действует.

Медиация - это процесс, в котором нейтральная третья сторона, то есть медиатор, помогает разрешить конфликт и при этом способствует выработке добровольного соглашения (или «самоопределения») между конфликтующими сторонами. Таким образом, медиатор является посредником между конфликтующими сторонами. Он облегчает процесс общения между конфликтующими, также обобщая данные, помогает найти верное решение и возможность заключить соглашение.

Нельзя не сказать, что разрешение конфликтов с помощью медиации помогает экономить не только деньги и время, но и здоровье. Однако чаще всего достигнуть баланса сторонам трудно и это фактически не разрешимо без вмешательства третьей стороны [1].

Сейчас можно сказать, что более 30 стран мира считают, что за медиацией будущее. Так как за период использования медиации, доказано, что она показала положительный результат в различных сферах, например, таких как конфликты в семье, на работе и другие.

Чаще всего медиация применяется в гражданско-правовой сфере. Однако намечается некоторое развитие в уголовной сфере, поэтому для развития медиации стало бы введение ее не только в гражданские, но и уголовные дела, где возможно разрешение дела с помощью примирения сторон [2].

Следовательно, можно говорить о проблемах процессуального, организационного и кадрового обеспечения в данной сфере. Нельзя полагать, что разрешение всех проблем будет разовым, однако необходимо найти пути и средства для интеграции медиации.

Отметим, что Закон о медиации есть, так почему же он не работает? Этому способствует ряд причин. Юрист Елена Дугарон выделяет следующие дискуссионные положения [3]:

Во-первых, существуют организационные проблемы. Первая из них состоит в том, что закон о медиации довольно новый, действует только с 2010 года. И в данном случае существуют две противоположные точки зрения. Одни говорят о русской ментальности, которая требует расправы за нарушение своего собственного права. Другие же отмечают, что России-то примирительные процедуры известны давно, с древнейших

времен спорящие стремились найти нейтрального посредника для того, чтобы уладить их конфликт. Первым же доктринальным исследованием в России является монография Е.А. Нефедьева «Склонение сторон к миру в гражданском процессе» 1890 года [4]. Вторая трудность заключается в том, что государственный учет медиаторов не ведется, и мы не знаем, сколько вообще существует медиаторов в РФ. Согласно сайту «Лига медиаторов», количество медиаторов, которые прошли обучение и сдали профессиональный экзамен, сейчас насчитывается более 500 человек из 48 городов России [5]. Федеральный закон №193-ФЗ подчеркивает, что деятельность медиатора может осуществляться как на профессиональной, так и на непрофессиональной основе. Медиатор, который исполняет свою деятельность профессионально, должен быть не моложе 25-ти лет, иметь высшее образование и получить дополнительное образование по вопросам применения процедуры медиации (ст.ст. 15, 16 Закона) [6]. В качестве еще одной причины можно выделить достаточно низкий просветительский уровень населения по предмету медиации. Уверены, что большинство граждан и не слышали о таком процессе, склонны спутать данное понятие с понятием медитации вовсе. Как нам видится, необходимо популяризировать институт медиации через органы государственной власти субъектов, органы местного самоуправления, высшие учебные заведения, СМИ, самих медиаторов. Необходимо привлечь внимание граждан к медиации, сделать ее доступной и понятной каждому в процессе проведения конференций, круглых столов, семинаров. Можно также предложить судьям непосредственно перед судебным заседанием, на котором будет рассматриваться медируемый спор, то есть такой спор, который может быть разрешен мирным путем с участием медиатора, объяснять сторонам до начала судебного заседания не только их права на то, чтобы рассмотреть спор без участия суда, но также и возможную выгодность и эффективность примирения участников без вовлечения суда. Следующая трудность состоит в том, что процедура медиации в РФ является исключительно добровольной. В этом случае как раз и следует сказать о российском менталитете, ведь то, что рассматривается в качестве необязательного этапа, считается неважным, не достойным внимания русского человека. Но и выдвигать инициативу введения обязательности процедуры медиации было бы поспешным, так как российские граждане не вполне осведомлены об альтернативных досудебных способах урегулирования споров. Можно отметить также и факт отсутствия в зданиях судов помещений, играющих роль уголков примирения, в которых стороны могли бы попытаться урегулировать свой спор мирным путем. На наш взгляд, такая комната в большей степени необходима для предмедиационной работы – для проведения консультации лиц,

Education Transformation Issues ISPC #4 2016

участвующих в деле, для объяснения им преимуществ медиации и возможностей разрешения данного дела примирением.

Во-вторых, стоит осветить экономические проблемы. Стоимость услуг профессиональных медиаторов достаточно высока. В соответствии со ст.6 Федерального закона от 21 ноября 2011 года №324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в РФ» бесплатная юридическая помощь оказывается в виде правового консультирования, составления заявлений, жалоб, ходатайств, других документов правового характера, представления интересов гражданина в судах, государственных и муниципальных органах, организациях. Бесплатная юридическая помощь может оказываться также и в иных не запрещенных законодательством РФ видах [7]. Интеграция медиации в систему бесплатной юридической помощи может стать определяющим фактором возрастания значимости этого института. Считаем, что медиация может и должна стать одной из наиболее эффективных форм оказания бесплатной юридической помощи социально незащищенным слоям граждан. В этом ключе можно говорить и о процессуальной пассивности сторон при разрешении гражданских споров. Президиумом Верховного Суда 13 мая 2015 года был утвержден Обзор судебной практики по делам, связанным со взысканием алиментов на несовершеннолетних детей, а также на нетрудоспособных несовершеннолетних детей. Данные судебной статистики показывают, что в течение последних трех лет количество дел о взыскании алиментов на детей возрастает. Если в 2012 году судами и мировыми судьями окончено производством 318 763 дела, то в 2013 году - 323 601 дело, а в 2014 году - 328 714 дел [8].Получается, ежегодно более 600 000 истцов, ответчиков, взыскателей и должников участвует в гражданском процессе, который включает еще и исполнительное производство. Алиментные споры являются высококомедиабельными. При условии правильно организованного взаимодействия судей, приставов-исполнителей и медиаторов нагрузка на судебную систему могла бы существенно облегчиться за счет уменьшения споров в результате применения процедуры медиации. Зачастую судебные представители не стремятся к примирению сторон, так как это обстоятельство способно существенно снизить размер оплаты их услуг. С другой стороны, перед юристами открывается ряд новых профессиональных возможностей: выступать в примирительной процедуре в качестве представителя одной из сторон спора, оказывая помощь по урегулированию конфликта, подготовке и проведению медиации, быть непосредственно медиатором, получив для себя новые специальные знания. В зарубежных странах, в которых институт медиации уже вполне сложился, адвокаты охотно используют медиативные навыки и напрямую сотрудничают с посредниками.

Education Transformation Issues ISPC #4 2016

Следует отметить также и то, что название Закона о медиации («Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)») не соответствует его содержанию, так как содержательно процедура медиации и ее техника не описаны даже в абстрактной форме. Статья 11 Закона содержит положение о том, что порядок проведения процедуры медиации устанавливается соглашением о проведении медиации.

Недостаточно изучена и международная практика по вопросам медиации. Согласимся с мнением Н.Б. Малявиной о том, что было бы целесообразным указать в законе основные типы посреднических процедур, которые уже сформированы зарубежной практикой, такие как содействующая медиация, оценочная медиация, переговоры и другие типы[9]. Также Правительству РФ следовало бы разработать и утвердить типовые правила проведения процедуры медиации для того, чтобы технически усовершенствовать регулирование данного института.

Более того, законодательно остается неурегулированным вопрос о том, каким образом назначается процедура медиации, когда спор находится уже на рассмотрении в суде.

Нами выявлены также и такие трудности, как дорогое и короткое для получения всего объема знаний о правовом примирении сторон обучение медиаторов, отсутствие системы гарантий независимости медиаторов.

Современное общество можно охарактеризовать как потенциально готовое на конфликт, этому способствует, как недостаточно высокий уровень экономического благосостояния страны, так и стресс, вызываемый все ускоряющимся развитием технологий. Уровень правовой культуры граждан также оставляет желать лучшего, переговорные навыки и традиции у граждан практически отсутствуют. Не каждый готов взять ответственность разрешения конфликта на себя, «поступившись своими принципами» и неким образом «сдав позиции», а также неосведомленность о процедуре медиации порождает тотальное недоверие к медиаторам.

Перейдем к практической стороне вопроса. Что мы предлагаем?

1. Популяризировать медиацию в Российской Федерации, изначально ознакомив с ней граждан. Сделать это нам представляется возможным через проведение специальных семинаров, конференций, круглых столов высшими учебными заведениями, государственными органами, органами местного самоуправления, СМИ и самими

Education Transformation Issues ISPC #4 2016

медиаторами. Причем такое освещение должно быть направлено на все слои общества абсолютно, поэтому необходимо выработать как научные, так и общедоступные формы ознакомления граждан с процедурой медиации.

2. Включить в полномочия судей судов общей юрисдикции норму, обязывающую их разъяснять сторонам, спор которых связан с медируемой проблемой, что в данном случае не только возможна медиация, но мирное урегулирование спора будет также более эффективным и рациональным как для самих сторон, так и для государства.

3. Ввести квалификационный экзамен для медиаторов и вести государственный учет медиаторов для того, чтобы такие посредники переходили из формы абстрактных, существующих в нормах Закона о медиации помощников в реальных примирителей, с опытом мирного урегулирования конфликтов стороны могут реально ознакомиться. Квалификационный экзамен поможет вывести деятельность медиаторов на новый уровень, повысить их авторитет в глазах граждан и проверить их умения, как юристов, так и психологов, конфликтологов.

4. Включить в содержание Федерального закона от 21 ноября 2011 года №324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» положения о медиации, как услуге для социально незащищенных слоев населения для предоставления им возможности бесплатно воспользоваться услугами медиатора в целях мирного урегулирования конфликта без привлечения суда.

5. Обеспечить здания судов помещениями для предмедиационной работы и разъяснений гражданам о возможности составления медиативного соглашения.

Подводя итог вышесказанному, хотелось бы еще раз отметить, что институт медиации является перспективным способом досудебного урегулирования споров. Применяется такая процедура повсеместно, как западными, так и восточными странами, однако, в Российской Федерации, где на законодательном уровне медиация формально урегулирована, Закон о медиации, как и сама медиация применяются крайне редко.

Рассмотрев причины, которые побуждают дискуссии, касающиеся претворения медиации в жизнь, мы пришли к выводу о том, что содержание нормативно-правовых актов, затрагивающих процедуру медиации довольно абстрактно, необходимо его конкретизировать. Также мы столкнулись с той проблемой, что большинство граждан в РФ абсолютно не владеют никакой информацией о медиации.

Education Transformation Issues ISPC #4 2016

В целях устранения существующих пробелов мы считаем целесообразным популяризировать медиацию в Российской Федерации, изначально ознакомив с нею граждан, ввести квалификационный экзамен для медиаторов и вести государственный учет медиаторов, включить в содержание Федерального закона от 21 ноября 2011 года №324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» положения о медиации, как услуге для социально незащищенных слоев населения для предоставления им возможности бесплатно воспользоваться услугами медиатора в целях мирного урегулирования конфликта без привлечения суда.

References:

- [1] Sattarova A.A. Formation of mediation institute in modern Russia: problems and prospects // Yuridicheskiy mir. 2011. № 1. S. 47 - 51.
- [2] Golovko L.V. Institute of the criminal law of mediation and its prospects in the Russian Federation //Zakon. 2009. № 4. S. 127.
- [3] Elena Dugaron. Legal regulation and practice of mediation in Russia. 19.06.2015.
https://zakon.ru/blog/2015/6/19/pravovoe_regulirovanie_i_praktika_m_ediicii_v_rossii Date of browsing: 19/11/2016
- [4] E.A. Nefed'ev. Declination of the parties to the world in a civil proceeding. EA Nefed'ev, Kazan, 1890 92 p.
- [5] Mediators trained and have passed a professional examination (1996-2016). <http://arbimed.ru/spiski-mediatorov-proshedshih-obuc> Date: 19/11/2016
- [6] The federal law from 27.07.2010 N 193-FZ (ed. From 07.23.2013) "On alternative dispute resolution process involving a mediator (mediation procedure)" (rev. And ext., Enters into force on 09.01.2013)
- [7] Federal Law of November 21, 2011 N 324-FZ "On free legal aid in the Russian Federation" (as amended)
- [8] "Review of judicial practice in cases related to the recovery of maintenance for minor children as well as disabled adult children" (app. Presidium of the Supreme Court of 05.13.2015).
- [9] Malyavina N.B. Problems of application of the Federal Law of July 27, 2010 №193-FZ "On alternative dispute resolution procedure involving a mediator (mediation procedure)" // Yurist. - 2013. - №8. - P.37.

Borovkov A.V., Labazanov A.D., Sargsyan G.A., Filin D.M.

ACTUAL PROBLEMS OF LAWYER'S PROFESSIONAL LIABILITY

**Borovkov A.V., the master is right, the senior teacher chairs of
civil and arbitration process Volgograd State University, Volgograd,
Volgograd region, Russian Federation, senior teacher**

**Labazanov A.D., Volgograd State University, Volgograd,
Volgograd region, student**

**Sargsyan G.A., Volgograd State University, Volgograd, Volgograd
region, student**

**Filin D.M., Volgograd State University, Volgograd, Volgograd
region, student**

Abstract

In this article the author proves the dependence of the lawyer's professional liability from the observance of professional ethics requirements. The author analyzes the USA experience in the use of civil penalties for unfair professional activity of the lawyer. The author proposes to introduce to Codes of professional ethics some compensatory penalties for violation of the ethical requirements for professional activity of the lawyer.

Keywords: lawyer, professional liability, professional activity, ethics.

Непрерывный научно-технический прогресс обуславливает постоянное развитие новых типов общественных отношений. Так, например, последние десятилетия отмечены возникновением и становлением новых видов услуг в сфере компьютерных информационных технологий и телекоммуникаций (эффективный менеджмент, инжиниринг и пр.). Все они нуждаются в регулировании, т.е. попадают в правовую сферу. Соответственно, растет рынок сопровождающих правовую сферу юридических услуг, поскольку в любом сегменте рынка его участникам требуется квалифицированная юридическая помощь. Однако далеко не всегда юридические услуги оказываются квалифицированно. Причины могут быть разными: некомпетентность, небрежность, отсутствие нацеленности на результат и т.д. Отсюда логично вытекает вопрос об ответственности юристов за свою