

УДК 316

**СЕМЕЙНАЯ МЕДИАЦИЯ КАК АЛЬТЕРНАТИВНАЯ ПРОЦЕДУРА
РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ**

© 2014 г.

И.А. Пантелеева

Нижегородский госуниверситет им. Н.И. Лобачевского

irinapantelev@yandex.ru

Поступила в редакцию 27.09.2013

Анализируется медиация как альтернативная процедура урегулирования споров в сфере семейно-брачных отношений; рассматривается опыт ее применения в России и в зарубежных странах. Использование данной процедуры позволит не только снизить нагрузку на суды, но и прийти к взаимовыгодному результату конфликтующим сторонам.

Ключевые слова: медиация, семейные споры, судебная практика, деятельность органов опеки и попечительства.

Закономерной тенденцией настоящего времени является внедрение конструктивных способов разрешения конфликтов, которые позволяют получить результат, максимально устраивающий всех участников спора. Акцент делается не на сглаживании проблемы, не на поиске компромисса (когда каждой стороне приходится чем-то жертвовать ради достижения общей цели), а на выработке взаимовыгодного варианта решения проблемы. Описанная тенденция начинает затрагивать и сферу семейных взаимоотношений, а именно разрешение семейных споров.

Зачастую, говоря о семейных спорах, имеют в виду споры при разводе супругов. Возможно, это связано с тем, что именно при разводе (в особенности если в семье есть дети) возникают основные проблемы. Родители не могут договориться, с кем из них будет проживать ребенок, как и в какое время будут происходить встречи со вторым родителем, каким образом разделить совместно нажитое имущество. Кроме того, развод супругов и решение вопросов, связанных с ним, ухудшает ранее имевшиеся проблемы. Однако понятие «семейные споры» охватывает гораздо более широкий спектр вопросов. Это могут быть разногласия между родителями и детьми, между близкими родственниками, супругами и детьми супругов от других браков, между супругами по вопросам усыновления, наследства, ухода за нетрудоспособными родственниками.

Разрешение споров, участники которых неспособны самостоятельно прийти к компромиссу, возлагается на суды, следствием чего является не только рост нагрузки на суды, но и то, что принятое судом решение далеко не всегда

является самым подходящим для членов семьи. В сложившейся ситуации четко прослеживается потребность в появлении альтернативной формы урегулирования конфликтов, которой и стала медиация.

Медиация – технология альтернативного регулирования споров (англ. *alternative dispute resolution, ADR*) с участием третьей нейтральной, беспристрастной, не заинтересованной в данном конфликте стороны – медиатора, который помогает сторонам выработать определенное соглашение по спору, при этом стороны полностью контролируют процесс принятия решения по урегулированию спора и условия его разрешения. В семейной медиации независимое третье лицо помогает участникам семейного конфликта [1].

В России данная процедура еще находится на стадии развития. Для создания правового поля, в рамках которого медиация могла бы осуществлять свое становление, был разработан Федеральный закон «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» № 193-ФЗ, целью которого является создание правовых условий для применения в Российской Федерации альтернативной процедуры урегулирования споров с участием в качестве посредника независимого лица, содействие развитию партнерских деловых отношений и формированию этики делового оборота, гармонизации социальных отношений. Основными принципами проведения медиации объявлены конфиденциальность, добровольность, сотрудничество и равноправие сторон, а также независимость и беспристрастность медиатора. Акцент следует сделать на том, что процедура

применяется при взаимном волеизъявлении сторон.

Во время семейной медиации появляется возможность решить споры, которые сопровождали семью годами. В отличие от судебного процесса медиация позволяет наиболее безболезненно найти компромисс, решить проблемы более цивилизованным методом, а самое важное – получить результат, который будет максимально устраивать участников спора, потому что делается акцент на сотрудничестве сторон, а не на состязании (как в судебном процессе). Решение, к которому стороны приходят при семейной медиации, в выполнении которого будут заинтересованы, принимается добровольно без оказания какого-либо давления с соблюдением всех законных прав и считается достигнутым лишь тогда, когда интересы каждого будут удовлетворены.

Если в России эта процедура появилась сравнительно недавно, то в англо-саксонских странах медиация практикуется с 1960-х годов, чуть позже ее стали использовать в странах континентального права. Сторонники этой процедуры считают её необходимым элементом построения и развития гражданского общества. На практике видно, что медиация помогает устанавливать новые неформальные связи между людьми, итогом чего является поиск совместных нестандартных решений, приводящих к взаимовыгодному, взаимоприемлемому результату. Это, в конечном итоге, обеспечивает социальную стабильность [2].

Научный взгляд на процедуру медиации в России также находится на стадии формирования. Статьи по данному вопросу публикуются практикующими медиаторами, деятельность которых организована в рамках объединений, некоммерческих партнерств [3–5].

Согласно Федеральному закону, деятельность медиатора может осуществляться как на профессиональной, так и на непрофессиональной основе. Осуществлять деятельность медиатора на непрофессиональной основе могут лица, достигшие возраста 18 лет, обладающие полной дееспособностью и не имеющие судимости. На профессиональной основе – лица, достигшие возраста 25 лет, имеющие высшее профессиональное образование и прошедшие курс обучения по программе подготовки медиаторов, утверждаемой в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации. Процедура медиации по спорам, переданным на рассмотрение суда или третейского суда до начала проведения процедуры медиации, может проводиться только медиаторами, осуществляющими

свою деятельность на профессиональной основе. Исходя из зарубежной практики, в качестве медиатора могут выступать юристы, например судьи или адвокаты, которые в деле являются незаинтересованными лицами, или психологи. Достаточно важным в работе медиатора является владение юридическими навыками, основами судебной деятельности. Эти знания помогают грамотно оценить и объяснить перспективы дела. Также необходимо знание основ психологии: требуется умение устанавливать комфортное общение между спорящими сторонами, но наиболее важный инструмент – знание техник коммуникации.

Профессиональный медиатор помогает сделать все, чтобы стороны сами смогли понять суть существующей проблемы и самостоятельно ее решить при его содействии. Медиатор работает с людьми и человеческими отношениями, уделяя внимание эмоциональной стороне конфликта. Его задача – помочь им взглянуть на ситуацию со стороны, прояснив различные ее аспекты, вернуть способность к рациональной оценке обстоятельств, к разумным действиям, отвечающим их истинным интересам. Медиатор не советует, не навязывает свои решения, он помогает посмотреть на конфликт с разных точек зрения.

В отличие от консультации психолога, медиация более предметно ориентирована, то есть медиаторами рассматриваются конкретные проблемы и варианты их решения. Медиатор не может выносить или предлагать какое-то решение: оно вырабатывается участниками конфликта. Медиатор создает возможности для каждой стороны услышать и понять, чего хочет другая сторона, выразить свои потребности и интересы, восстановить и укрепить связь между конфликтующими сторонами. В процессе медиации обеспечивается необходимое безопасное пространство, в котором стороны могут доверять друг другу, совместно работать над решением проблем, а в дальнейшем безболезненно общаться друг с другом. Таким образом, если суд рассматривает только предмет спора, не учитывая эмоциональную составляющую, а психотерапия, наоборот, концентрируется на эмоциональном аспекте, медиация в достаточной степени уделяет внимание обоим аспектам. Выражение эмоций особенно важно при семейной медиации, так как в данном случае кроме личных интересов имеют место родственные отношения. Однако медиатор не позволяет сделать так, чтобы эмоции взяли верх; параллельно ведется качественная работа над разрешением проблемной ситуации.

Процесс медиации достаточно гибкий. Участники могут по своему желанию дополнительно привлекать специалистов или других лиц, которые, по их мнению, могут способствовать эффективному урегулированию конфликта [6]. Стоит также отметить трудоемкость семейной медиации, учитывая большой комплекс проблем, которые приходится решать. Стороны могут обращаться к медиатору до подачи иска в суд, во время судебного рассмотрения дела и даже после вынесения судебного решения. В зарубежной практике существует также «модель медиации, приближенной к суду», когда судья рекомендует сторонам прибегнуть к медиации. Судьей приостанавливается процесс, разъясняется, как функционирует медиация, и предлагается подумать о возможности прибегнуть к ней. Если стороны соглашаются на такую возможность и разрешают спор в рамках медиации, то судебное производство на этом прекращается, а если этого не происходит, то судебное производство продолжается с того момента, где оно было приостановлено.

Нами были представлены базовые модели; кроме того, существует много экспериментальных вариантов. Какие из них получают наибольшее распространение – это вопрос культуры.

Грамотно организованный процесс медиации позволяет снизить нагрузку на суды, исполнительное производство. В идеале, это связано не только с сокращением числа рассматриваемых дел. Решения, вырабатываемые в ходе медиации, являются более устойчивыми, существует большая вероятность того, что обе стороны останутся удовлетворены решением. Это уменьшает опасность (которая существует в семейных делах, где взаимоотношения между сторонами играют очень важную роль), что стороны вновь и вновь будут обращаться в суд, так как их конфликт не будет разрешен до конца. Здесь обнаруживается еще и воспитательный момент: люди учатся самостоятельно разрешать свои конфликты. Медиация выступает как показатель зрелости гражданского общества.

Медиация осуществляется по разработанной технологии: на первом этапе заключается соглашение в письменной форме о проведении процедуры медиации, которое содержит сведения о предмете спора, о медиаторе, оказывающем услуги, о порядке и сроках проведения процедуры и условиях оплаты. Результатом завершения процедуры является медиативное соглашение, которое достигается сторонами в отношении спора: согласованные сторонами обязательства, условия и сроки их выполнения [7].

Исполнение соглашения осуществляется на принципах добровольности и добросовестности. Достигнутое в рамках судебного разбирательства медиативное соглашение может быть утверждено судом в качестве мирового.

Особую важность представляют ситуации, когда в спорах принимают участие дети. На них развод родителей или другие конфликтные ситуации в семье могут оказать значительное негативное влияние. Медиатор помогает родителям сконцентрироваться на интересах детей, на их чувствах и потребностях для выработки оптимальной схемы дальнейшего взаимодействия. Даже в случае развода налаженные отношения между родителями, сохранение их статуса на прежнем уровне позволяют ребенку быстрее адаптироваться к новой ситуации без потерь в психологическом и социальном плане. Для родителей важно научиться отделять продолжение выполнения ими родительских обязанностей и окончание их взаимоотношений в качестве супругов.

Процедура медиации в нашей стране еще только развивается, о ней мало известно, и случаи ее применения единичны. Каким образом происходит разрешение семейных разногласий, участники которых сами не способны прийти к результату, устраивающему обоих? В качестве примера рассмотрим спор родителей по вопросу об определении места жительства и порядке общения с ребенком.

Органы опеки и попечительства районной администрации города Нижнего Новгорода были привлечены судом в качестве третьего лица для рассмотрения гражданского дела по иску мужчины, который хотел признать отцовство, устранить препятствия к общению с ребенком и определить порядок общения. В соответствии с действующим законодательством органы опеки, получив судебное извещение о такого рода иске, обязаны предоставить в суд акты обследования условий жизни отца и матери по месту их проживания, а также заключение по существу спора. По данному делу истец и ответчица не состояли в зарегистрированном браке. Мужчина был приглашен для беседы в органы опеки. Он пояснил ситуацию следующим образом. Несколько лет назад он состоял с ответчицей в отношениях. Она родила ребенка, сообщила ему об этом. Мужчина хотел общаться со своей дочерью, в течение трех лет принимал участие в воспитании, давал денежные средства на содержание дочери, покупку необходимых вещей, летом отдыхал с девочкой в загородном доме. С мамой ребенка мужчина поддерживал хорошие отношения. Около полугода назад ответчица

запретила общение с дочерью, ничем свое поведение не мотивировав. Мужчина не мог объяснить, с чем это могло быть связано. Женщина также была приглашена на беседу и описала ситуацию со своей точки зрения. Специалист органов опеки вел дальнейшие переговоры по телефону и встретился еще раз лично с каждым родителем во время проведения акта обследования. Как удалось установить в процессе общения, мама ребенка хотела, чтобы мужчина помогал не только с содержанием дочери, но и ей самой в решении финансовых вопросов, организации бизнеса и т.д. Всего этого ответчица пыталась добиться, используя ребенка. Мужчина боялся того, что, если не будет ничего предпринимать, он совсем потеряет возможность общаться с ребенком, поэтому стал угрожать женщине и подал исковое заявление в суд. От своего решения отказываться и забирать заявление не собирался, так как хотел получить определение, которое ответчица не сможет нарушать. Специалисту отдела опеки тем не менее удалось посадить их за стол переговоров. Стороны обсудили моменты, которые пугали их, послушали объяснения друг друга и приняли решение заключить в суде мировое соглашение – установить отцовство и определить порядок общения с ребенком, который устраивал обоих. Мужчина установил отцовство, четко определил порядок общения с ребенком, который утвержден судом и обязателен для исполнения – это то, что он хотел. Кроме того, являясь достаточно состоятельным человеком, обещал оказывать финансовую помощь матери ребенка. Женщина не была изначально против установления отцовства, она хотела, чтобы ее дочь знала своего отца, общалась с ним, только на определенном этапе стала использовать дочь для достижения своих целей. После заключения мирового соглашения родители ребенка продолжили свободно общаться друг с другом, сохранили доброжелательные взаимоотношения. Стоит отметить, что специалисту органов опеки потребовалось большое количество времени на обсуждение ситуации с каждой из сторон, с тем чтобы выявить истинные причины поведения (в процессе разговора это проявляется не сразу) и прояснить для себя, что в итоге они хотели бы получить. Получение указанного результата является достаточно редким случаем, и тому есть ряд причин.

Во-первых, из-за большой загруженности органы опеки неспособны проводить настолько тщательно работу по каждому случаю. Защита прав и интересов несовершеннолетних в суде – это далеко не единственная их задача, кроме

того, в описанной ситуации у ребенка есть законный представитель, его мать, которая в первую очередь должна заботиться о благополучии ребенка.

Во-вторых, это редкая ситуация, когда и мать, и отец ребенка зарегистрированы и проживают в одном районе. Органы опеки и попечительства работают по регистрации. Следовательно, если бы мать проживала в другом районе, обследованием условий ее жизни занимались бы специалисты другого района. В этом случае, не имея целостной картины, сложно получить желаемый результат. В суд представляется только заключение о возможности проживания ребенка у отца, при наличии всех необходимых условий для несовершеннолетнего в квартире.

В-третьих, и это, пожалуй, самое главное, органы опеки и попечительства призваны защищать интересы несовершеннолетних детей, убедиться, что не нарушается право ребенка на общение с каждым из родителей, определить место жительства с тем из родителей, где созданы лучшие условия для учебы, развития и отдыха, не ущемлены возможности общения с другими родственниками, друзьями, сохранена привычная среда деятельности (посещение школы, дополнительных занятий). Специалисты по опеке в первую очередь принимают во внимание именно это. Хотя никто не отрицает, что налаженные отношения между родителями крайне важны для детей. Медиатор в данной ситуации в силу специфики своей деятельности будет рассматривать в равной степени интересы каждого из родителей и ребенка.

Работа представителя органов опеки в разрешении охарактеризованной ситуации была приближена к медиативной практике: были выявлены истинные причины конфликта, определены желаемые результаты, стороны вышли к судебному заседанию с готовым решением, принятым ими сообща, удовлетворяющим интересам обоих. Однако в силу вышеуказанных причин подобное случается не часто; как правило, причины конфликтов устанавливаются непосредственно в зале суда во время заседания.

Процедура разрешения споров судом заслуживает отдельного анализа. За последние годы судебная практика по спорам, возникающим из семейных правоотношений, многократно подвергалась принципиальным изменениям. По многим вопросам было достигнуто единообразное толкование [8]. Вместе с тем большое количество правовых норм, регулирующих семейные правоотношения, еще не нашло согласо-

ванного понимания и применения. Не секрет, что один и тот же спор может быть разрешен по-разному. В законодательстве прописаны принципы и нормы, которым должны следовать судьи. Одновременно в силу загруженности судебной системы заметна некоторая формальность в исполнении ряда норм. К примеру, в случае подачи одним из супругов заявления на развод устанавливается срок для примирения, по истечении которого, если истец продолжает настаивать, иск удовлетворяется. В соответствии со статьей 22 Семейного кодекса Российской Федерации расторжение брака производится, если меры по примирению супругов оказались безрезультатными и один из них настаивает на расторжении брака [9]. В то же время суду необходимо следовать принципам укрепления семьи, не подходить к этому формально, ограничиваясь только предоставлением супругам срока для примирения. Необходимо не только установить мнение супругов о возможности сохранения брачного союза, но и исследовать другие обстоятельства, свидетельствующие о такой возможности.

Рассмотрение подобных споров в суде имеет еще одну особенность, которая не способствует, на наш взгляд, их эффективному разрешению, – возможность общения только в зале суда двух сторон и судьи, публичность процесса. Напряженные отношения, наличие посторонних людей, волнение – все это мешает обозначить истинные причины конфликта, рассказать о том, что действительно важно. Стороны могут не являться сами на заседание, их интересы выражают представители, которые, во-первых, владеют информацией только в том объеме, в котором им ее предоставили, а во-вторых, говорят то, что необходимо для удовлетворения именно их требований. При обращении к медиации возможна организация работы хотя бы на первом этапе с каждой из сторон отдельно. Создается психологически комфортная атмосфера для общения, возможность для глубокого изучения проблемы с учетом всех обстоятельств.

В судебном производстве спор ведется вокруг обозначенных требований. К примеру, мама ребенка заявляет, что согласна на установление любого времени общения бывшего супруга с ребенком, но только в её присутствии, в её квартире. Отец не требует большого количества времени, но просит разрешить забирать ребенка в свою квартиру. Судом устанавливается общение в присутствии матери либо нет. В процессе медиации спрашивается о мотивах подобных требований, на этом уровне появляется больше возможностей для решения проблемы. В вышеописанной ситуации

мама может просто бояться, что отец оставит ненадолго маленького ребенка без присмотра и с ним что-нибудь произойдет. А отец не хочет общаться в присутствии матери, потому что ребенок будет вести себя более скованно. В процессе решения проблемы может быть выявлено, что у отца ребенка есть родители, с которыми мама ребенка состоит в хороших отношениях, которым доверяет. Она согласится отпускать к ним малыша, где тот и будет спокойно общаться с отцом, которого не будет напрягать присутствие бывшей жены. Кроме того, бабушка с дедушкой смогут чаще видеть внука.

По опыту зарубежных стран, медиаторы в некоторых случаях предлагают более быстрое и доступное решение спора, а также обещают сохранить конфиденциальность, чего не могут гарантировать юристы в судебных делах. Кроме того, мир, заключенный еще до суда, дает сторонам возможность продолжать сотрудничество и развивать партнерские отношения, что практически исключено после судебного разбирательства. Это стало одной из причин появления медиации в России.

Мировая практика давно свидетельствует об эффективности применения процедуры медиации при решении споров, возникающих в сфере семейно-брачных отношений [10]. При этом в разных странах данная процедура имеет свою специфику. Великобритания является одной из первых стран в Европе, где семейная медиация стала развиваться независимо от судов, что способствует обращению сторон к медиации еще до судебного разбирательства. Таким образом, английская система медиации сегодня выступает своеобразным фильтром, который предотвращает попадание многих дел в суд, делает возможным более быстрое урегулирование споров. По аналогичному пути идут Соединенные Штаты Америки. Более того, в сфере экономики, политики и бизнеса без медиатора не проходит ни один серьезный переговорный процесс. В Австрии особенность процедуры состоит в том, что медиация осуществляется двумя медиаторами, один из которых прошел обучение в психосоциальной сфере, имеет опыт работы с семейными конфликтами, а второй – юрист, специализирующийся в сфере семейного законодательства. Это одна из немногих стран, где медиация внесена в номенклатуру профессий. В Японии популярность медиации объясняется сложившейся традицией самостоятельно решать возникающие проблемы. В суд обращаются только в исключительных случаях. Как бы то ни было, благодаря своей эффективности медиация во многих странах

уже давно перестала быть «альтернативным» способом урегулирования споров, находится на одном уровне с традиционными способами.

Список литературы

1. Федеральный Закон об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации) № 193-ФЗ от 27.07.2010 года. – URL: <http://arbimed.ru/zakonomediacii> (дата обращения 30.09.2013).

2. Кали А. Применение медиации в международных семейных конфликтах на примере центральных органов власти Франции / Пер. с фр. М.В. Соловьевой // Материалы русско-французской конференции по медиации. М.: Gemme-France, 2010. С. 53–60.

3. Ралько В. Медиация. Сущность и технология [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.ralko.ru/articles_09.htm (дата обращения 19.09.2013).

4. <http://arbimed.ru/> (дата обращения 01.08.2013).

5. <http://mediation-nn.ru/> (дата обращения 15.08.2013).

6. Приказ Министерства образования и науки Российской Федерации «Об утверждении программы подготовки медиаторов» № 187 от 14 февраля 2011 года. – URL: <http://www.rg.ru/2011/03/23/mediaciadok.html> (дата обращения 29.09.2013).

7. Медиация и СРО: естественный прагматизм // Саморегулирование и бизнес. 2011. Вып. 8 (16). – URL: <http://www.sroprof.ru/journal.html> (дата обращения 19.09.2013).

8. Комментарий к судебной практике по семейным спорам / Отв. ред. Ю.Ф. Беспалов. 2-е изд., испр. М.: Юрайт, 2011. 298 с.

9. Семейный кодекс Российской Федерации: текст с изм. и доп. на 1 августа 2012 г. М.: Эксмо, 2012. 64 с.

10. Соколов М. О медиации за рубежом и в России // Корпоративный юрист. 2006. № 2. – URL: http://mediatorufa.ru/publ/o_mediacii_za_rubezhom_i_v_rossii/1-1-0-14 (дата обращения 13.08.2013).

FAMILY MEDIATION AS A PROCEDURE OF ALTERNATIVE DISPUTE RESOLUTION

I.A. Panteleeva

Mediation as an alternative dispute resolution procedure in the field of family relations is examined, the experience of its use in Russia and foreign countries is analyzed. By using this procedure it will be possible to reduce the workload of the courts and to help the parties achieve a mutually beneficial outcome.

Keywords: mediation, family dispute, judicial practice, activities of guardianship bodies.

References

1. Federal'nyj Zakon ob al'ternativnoj procedure uregulirovanija sporov s uchastiem posrednika (procedure mediacii) № 193-FZ ot 27.07.2010 goda. – URL: <http://arbimed.ru/zakonomediacii> (data obrashhenija 30.09.2013).

2. Kali A. Primenenie mediacii v mezhnacional'nyh semejnyh konfliktah na primere central'nyh organov vlasti Francii / Per. s fr. M.V. Solov'evoj // Materialy russko-francuzskoj konferencii po mediacii. M.: Gemme-France, 2010. S. 53–60.

3. Ral'ko V. Mediacija. Sushhnost' i tehnologija [Jelektronnyj resurs]. – Rezhim dostupa: http://www.ralko.ru/articles_09.htm (data obrashhenija 19.09.2013).

4. <http://arbimed.ru/> (дата обращения 01.08.2013).

5. <http://mediation-nn.ru/> (дата обращения 15.08.2013).

6. Priказ Ministerstva obrazovanija i nauki Rossijskoj Federacii «Ob utverzhdenii programmy podgotovki mediatorov» № 187 ot 14 fevralja 2011 goda. – URL: <http://www.rg.ru/2011/03/23/mediaciadok.html> (data obrashhenija 29.09.2013).

7. Mediacija i SRO: estestvennyj pragmatizm // Samoregulirovanie i biznes. 2011. Vyp. 8 (16). – URL: <http://www.sroprof.ru/journal.html> (data obrashhenija 19.09.2013).

8. Kommentarij k sudebnoj praktike po semejnym sporam / Otv. red. Ju.F. Bespalov. 2-e izd., ispr. M.: Jurajt, 2011. 298 s.

9. Semejnyj kodeks Rossijskoj Federacii: tekst s izm. i dop. na 1 avgusta 2012 g. M.: Jeksmo, 2012. 64 s.

10. Sokolov M. O mediacii za rubezhom i v Rossii // Korporativnyj jurist. 2006. № 2. – URL: http://mediatorufa.ru/publ/o_mediacii_za_rubezhom_i_v_rossii/1-1-0-14 (data obrashhenija 13.08.2013).