

УДК П 18

**ЗАЩИТА ИНТЕРЕСОВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ
В НИЖЕГОРОДСКОЙ ОБЛАСТИ В СУДЕБНОМ ПОРЯДКЕ
И ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ПРОЦЕДУРЫ МЕДИАЦИИ**

© 2016 г.

С.А. Жазгорина

Нижегородский государственный университет им. Н.И. Лобачевского, Н. Новгород

ks02@yandex.ru

Поступила в редакцию 29.05.2015

Поднимается проблема защиты интересов несовершеннолетнего в судебном порядке и при осуществлении процедуры медиации в России. Акцентируется внимание на проблеме конкуренции интересов несовершеннолетнего с интересами взрослых членов общества в рамках судебной формы защиты права при рассмотрении гражданских дел, приводятся плюсы рассмотрения обозначенных дел при осуществлении процедуры медиации. Также освещается зарождающийся вариант защиты интересов несовершеннолетних в рамках общественной формы защиты права путем организации служб школьной медиации.

Ключевые слова: судебная форма защиты права, медиация, несовершеннолетние, законные представители, интересы несовершеннолетнего, школьная медиация, родители, дети.

Согласно данным отдела организационно-контрольной работы Управления Федеральной службы судебных приставов по Нижегородской области [1] в 2014 году количество споров неимущественного характера, связанных с защитой интересов ребенка, является высоким. Также стабильно высокими остаются показатели для неисполненных судебных решений по указанной категории дел. Так, по делам об отобрании ребенка из 19 дел, находившихся на исполнении, на конец отчетного периода не исполнено 5, по делам об определении места жительства ребенка из 14 дел не исполнено 8, по делам об определении порядка общения с ребенком из 279 дел не исполнено 211. Приведенная статистика позволяет предположить, что проблема защиты интересов несовершеннолетних требует к себе пристального внимания.

Представляется, что одной из причин неэффективной защиты интересов несовершеннолетнего является конкуренция интересов несовершеннолетнего с иными участниками процесса, к которым в первую очередь относятся законные представители несовершеннолетнего. Процессуальное положение законных представителей закреплено в главе 5 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ [2].

Круг гражданских правовых дел, при рассмотрении которых затрагиваются интересы ребенка, позволяет говорить о наличии двух и более зачастую противоположных интересов участников гражданского процесса.

Несмотря на приоритет защиты интересов несовершеннолетних (п. 3 ст. 1 СК РФ), в случаях, прямо предусмотренных Семейным кодексом Российской Федерации (далее по тексту – СК РФ) [3], справедливо говорить и о защите интересов взрослых членов семьи, например, при рассмотрении таких дел, как установление отцовства (ст. 49 СК РФ); определение места жительства детей при раздельном проживании их родителей (п. 3 ст. 65 СК РФ); осуществление родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка (п. 2 ст. 66 СК РФ); обеспечение права ребенка на общение с близкими родственниками (п. 3 ст. 67 СК РФ); возврат родителям ребенка (п. 1 ст. 68 СК РФ); лишение родительских прав (п. 1 ст. 70 СК РФ); восстановление в родительских правах (п. 2 ст. 72 СК РФ); ограничение родительских прав (п. 1 ст. 73) и его отмена (п. 1 ст. 76 СК РФ); взыскание алиментов (п. 2 ст. 80 СК РФ), отмена усыновления (п. 1 ст. 140 СК РФ).

Следует обратить внимание на тот факт, что большая часть из перечисленных правовых споров изначально основана на конфликте, обязательным участником которого являются один или оба законных представителя ребенка. Непосредственно ребенок, в интересах которого впоследствии возбуждается гражданское дело, участником конфликта не является, но процесс в его интересах возбуждается и продолжается именно по воле одного из его законных представителей.

Опыт работы по урегулированию обозначенных правовых споров в досудебном порядке

позволяет утверждать, что законные представители, действуя от имени несовершеннолетнего и создавая для него права и обязанности, не всегда действуют в их интересах, как указано в ст. 52 ГПК РФ. Как правило, юридически защищая интересы детей, законные представители, пребывая в состоянии первоначального конфликта, участником которого являются они сами, фактически продолжают осознанно или неосознанно защищать свои собственные нарушенные интересы.

Соответственно, при рассмотрении и разрешении указанных дел в судах общей юрисдикции в рамках гражданского судопроизводства периодически возникает конкуренция интересов ребенка с интересами одного или нескольких взрослых участников гражданского процесса, включая интересы его законных представителей или иных лиц, за которыми право представлять интересы ребенка закреплено федеральным законодательством.

Несмотря на то что действующее законодательство предусматривает возможность участия подростков, достигших возраста четырнадцати лет, в гражданском процессе, ведущая роль в представлении интересов несовершеннолетнего всегда остается за его законным представителем.

Так, согласно ст. 37 ГПК РФ интересы детей до четырнадцати лет в суде представляют родители, усыновители и опекуны; если же несовершеннолетнему от четырнадцати до восемнадцати лет, то его интересы в суде представляют родители, усыновители и попечители при участии в процессе самого несовершеннолетнего.

Лишь в исключительных случаях, предусмотренных федеральным законом, по делам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, публичных и иных правоотношений, несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе лично защищать в суде свои права, свободы и законные интересы. Судебная практика свидетельствует о том, что обращения за судебной защитой, исходящие непосредственно от несовершеннолетних, встречаются крайне редко. И даже при непосредственном обращении несовершеннолетнего суд, как правило, привлекает к участию в процессе законных представителей.

Именно законные представители могут поручать ведение дел другому лицу, избранному ими в качестве представителя несовершеннолетнего, круг полномочий, передаваемых представителю, опять же определяет законный представитель, который может наделить представителя как общими, так и специальными полномочиями, оговоренными в ст. 54 ГПК РФ.

В соответствии со статьями 56 и 57 СК РФ ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства, но обязательно к учету подлежит только мнение ребенка, достигшего возраста десяти лет.

Следует отметить, что некоторые действия законного представителя подконтрольны органам опеки и попечительства. Например, в соответствии со ст. 37 ГК РФ суд не вправе принимать отказ законного представителя от иска или признание им иска по имущественному спору, стороной которого является несовершеннолетний, находящийся под опекой или попечительством, если на это в рассматриваемом судом деле нет согласия органа опеки и попечительства. Однако, справедливости ради, следует сказать о том, что в данном случае опять же учитывается не интерес несовершеннолетнего, а установленные законом ограничения свободы действий его законного представителя.

Таким образом, современный механизм защиты прав ребенка в рамках гражданского судопроизводства эффективно работает лишь в том случае, если личные интересы ребенка и лица, представляющего его интересы, совпадают. При возникновении конфликта интересов несовершеннолетний практически не имеет возможности защитить себя, чему способствует ряд объективных и субъективных факторов, например чрезмерная перегруженность судов.

Одним из вариантов решения проблемы защиты интересов ребенка является создание специализированных судов, в том числе и для рассмотрения гражданских дел, затрагивающих интересы несовершеннолетних, с обязательным привлечением к процессу специалистов, владеющих методами альтернативного разрешения споров (АРС). Однако на данный момент в России говорить о развитой системе ювенальной юстиции преждевременно.

Представляется, что на сегодняшний день доступной альтернативой судебной форме защиты права в сфере рассмотрения споров по защите интересов несовершеннолетних является процедура медиации. Процедура медиации осуществляется в Российской Федерации в соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2010 года № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» [4] (далее по тексту – Федеральный закон о медиации), который вступил в силу с 1 января 2011 года.

Так, в соответствии со статьей 4 Федерального закона о медиации стороны могут приме-

нить процедуру медиации в любой момент до принятия решения по спору соответствующим судом. Следовательно, процедура медиации может быть проведена как до, так и после возбуждения дела в суде.

Несмотря на то что Федеральный закон о медиации не регулирует вопросы медиации в рамках исполнительного производства, следует помнить, что в рамках исполнительного производства часто существуют разногласия между сторонами, в том числе относительно способов и методов исполнения судебного акта. Также примирительный потенциал медиации в исполнительном производстве востребован при проведении соответствующих переговоров между участниками спора [5], например в спорах о защите интересов несовершеннолетних.

Одним из явных преимуществ осуществления процедуры медиации при возникновении спора в интересах несовершеннолетних является возможность выявления и разграничения интересов непосредственно несовершеннолетнего и интересов иных участников такого спора.

Более того, медиативное соглашение, достигнутое участниками в результате проведения процедуры медиации, обладает более высокой степенью исполнимости в добровольном порядке по сравнению с судебным решением.

Основной проблемой осуществления процедуры медиации после возникновения гражданского дела в суде является ненадлежащее информирование сторон о сути и возможностях процедуры медиации.

Подп. 5 ч. 1 ст. 150 ГПК РФ устанавливает, что при подготовке дела к судебному разбирательству судья принимает меры по заключению сторонами мирового соглашения, в том числе по результатам проведения в порядке, установленном федеральным законом, процедуры медиации, путем разъяснения сторонам такого права, а также последствий совершения таких действий.

Верховным Судом Российской Федерации проведено обобщение практики применения Федерального закона о медиации, в результате чего 6 июня 2012 года была опубликована Справка о практике применения названного Федерального закона (далее по тексту – Справка ВС РФ) [6].

В Справке ВС РФ указано, что судьями при проведении со сторонами беседы в ходе подготовки дела к судебному разбирательству либо в подготовительной части судебного заседания, как правило, разъясняется их право на урегулирование спора путем медиации, в том числе с последующим заключением мирового соглашения. Кроме этого, возможность и порядок проведения процедуры медиации разъясняется су-

дами в следующих формах: посредством наружного размещения соответствующей информации на стендах и сайтах судов и судебных участков мировых судей; в определениях о подготовке дела к слушанию, направляемых сторонам; в ходе рассмотрения дела.

Представляется, что некоторые из вышеперечисленных способов информирования сторон о возможности проведения процедуры медиации носят формальный характер, что недопустимо. Так, суду следует максимально подробно разъяснять сторонам не только право на урегулирование спора путем проведения процедуры медиации, но и последствия совершения таких действий. Формальный подход судов к информированию граждан о процедуре медиации может привести к затруднениям при реализации прав, включая право на последующую «постмедиационную» судебную защиту.

Следует отметить, что в Европе осуществление процедуры медиации является одним из обязательных направлений деятельности омбудсменов по правам ребенка. Идею развития медиации при защите интересов несовершеннолетнего поддержала и Надежда Тимофеевна Отделкина – уполномоченный по правам ребенка в Нижегородской области. «Бывает, что после личной беседы удается достичь какого-то консенсуса. Если бы при институтах уполномоченных по правам ребенка была служба досудебного примирения, думаю, нам удавалось бы большую часть конфликтов разрешить с ее помощью», – подчеркнула Надежда Тимофеевна [7].

Исследуя проблему защиты интересов несовершеннолетних, не стоит забывать о том, что в современном обществе происходят процессы ослабления роли семьи как фундаментального общественного института. Семья утрачивает свои ведущие позиции в процессах социализации детей, в организации их досуга. При этом все в большей степени эти функции начинают возлагаться на образовательные организации.

В сложившейся ситуации перед российским медиативным сообществом встала задача разработать специально для нашей страны оригинальный метод с использованием понимающего подхода для образовательно-воспитательной сферы – школьную медиацию. Специалистами Центра медиации и права был проанализирован и обобщен тот опыт, который накоплен в США, Великобритании, Австрии, Германии и других странах, и разработан метод, учитывающий особенности российского образования, семейных отношений и социокультурных условий. При этом метод школьной медиации ориентирован на работу со всеми участниками образовательного и воспитательного процесса [8].

Обозначенный метод защиты интересов несовершеннолетних взят «на вооружение» и в Нижегородской области. Так, в Городецком районе Нижегородской области в трех общеобразовательных школах стартовал проект по открытию служб школьной медиации.

В соответствии с пунктом 64 Плана первоочередных мероприятий до 2014 года по реализации важнейших положений Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012–2017 годы, утвержденного Распоряжением Правительства Российской Федерации от 15 октября 2012 года № 1916-р, в образовательных организациях должны быть созданы службы школьной медиации, обеспечивающие защиту прав детей и создающие условия для формирования безопасного пространства, равных возможностей и защиты их интересов.

Правовой основой создания и деятельности служб школьной медиации стали: Конституция Российской Федерации [9]; Конвенция о правах ребенка [10]; Семейный кодекс Российской Федерации; Федеральный закон от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» [11]; Федеральный закон от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» [12]; Федеральный закон о медиации.

Работа в рамках метода школьной медиации основана на медиативном подходе, то есть на деятельностном подходе, основанном на принципах медиации, предполагающих владение навыками позитивного осознанного общения, создающих основу для предотвращения и (или) эффективного разрешения споров и конфликтов в повседневных условиях без проведения медиации как полноценной процедуры. Обозначенный подход может использоваться любым человеком, прошедшим соответствующее обучение, в том числе для разрешения или предотвращения спора и разногласий, в которых он выступает одной из сторон. По справедливому замечанию С.В. Соловьевой, «медиативный подход является тем инструментом, с помощью которого можно решить вопрос о повышении договороспособной компетентности российского общества» [13].

Метод школьной медиации – это инновационный метод, который применяется для разрешения споров и предотвращения конфликтных ситуаций в качестве современного альтернативного способа разрешения споров. В основе такого метода лежит человекоцентристский подход. Являясь производным от классической медиации, он позволяет комплексно и эффективно работать со всеми субъектами, участвующими в воспитании ребенка.

Для применения метода школьной медиации в Российской Федерации планируется создание служб школьной медиации. Служба школьной медиации – это служба, созданная в образовательной организации и состоящая из работников образовательной организации, учащихся и их родителей, прошедших необходимую подготовку и обучение основам метода школьной медиации и медиативного подхода.

Следует отметить, что школьная медиация не должна ограничиваться территорией образовательной организации. Важную роль в интеграции метода играет вовлечение семьи при условии, что родители (законные представители) обучены основам метода. Это позволит им не только хотеть, но и компетентно помогать детям в семье в сложных, потенциально конфликтных ситуациях. В частности, в трудные, критические периоды их жизни и становления. В свою очередь, в образовательной организации конфликт будет разрешаться успешнее, если родители (законные представители) будут ориентировать ребенка на медиативный подход.

Инновационным явлением в аспекте защиты прав ребенка в рамках метода школьной медиации является обеспечение формирования и обучения так называемых «групп равных». «Группы равных» – это группы детей, которые объединены для обучения процедуре медиации и медиативному подходу с целью последующего применения этих знаний и умений при разрешении споров, предупреждения конфликтов среди сверстников, а также для распространения полученных знаний, умений и опыта среди сверстников, младших и старших школьников. В свою очередь, обученные методу взрослые смогут координировать действия участников «групп равных» в их работе по распространению знаний о медиации и основ позитивного общения среди младших и средних школьников. Несовершеннолетние смогут самостоятельно разрешать конфликты между сверстниками, а также участвовать в роли ко-медиатора при разрешении конфликтов между взрослыми и детьми.

Основная цель служб школьной медиации состоит в формировании благополучного, гуманного и безопасного пространства (среды) для полноценного развития и социализации детей и подростков, в том числе при возникновении трудных жизненных ситуаций, включая вступление их в конфликт с законом.

Представляется, что использование метода школьной медиации путем организации служб школьной медиации позволит разрешать разнообразные и разнонаправленные конфликты. Безусловным плюсом указанного метода является проведение просветительской работы сре-

ди педагогов и родителей; а также предотвращение возникновения конфликтов, препятствование их эскалации.

Метод школьной медиации позволит расширить круг участников процедуры медиации и уйти от неоднозначной формулировки, содержащейся в ст. 1 Федерального закона о медиации. Так, Федеральным законом о медиации в числе прочих регулируются отношения, связанные с применением процедуры медиации к спорам, возникающим из семейных правоотношений, однако процедура медиации не применяется к таким спорам в случае, если такие споры затрагивают или могут затронуть права и законные интересы третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации. Использование метода школьной медиации позволит выслушать и учесть, во-первых, интересы ребенка, во-вторых, интересы его законных представителей, в-третьих, при необходимости позицию и интересы сотрудников образовательных учреждений.

Немаловажно, что применение метода школьной медиации позволит внедрять новые формы, технологии и методы работы, в том числе обеспечение досудебного и судебного сопровождения несовершеннолетних. Представляется, что взрослые участники программы организации служб школьной медиации, включая законных представителей и педагогов, психологов образовательного учреждения, при условии их обучения использованию медиативного подхода, смогут выполнять роль специалиста, владеющего методикой альтернативного разрешения споров, при разрешении правовых конфликтов с участием несовершеннолетнего в судах в рамках гражданского судопроизводства.

Список литературы

1. Официальный сайт Управления Федеральной службы судебных приставов по Нижегородской области [Электронный ресурс]. URL: <http://r52.fssprus.ru/> (дата обращения 30.03.2015).
2. Российская газета. № 220. 20.11.2002.
3. Собрание законодательства РФ. 01.01.1996. № 1. Ст. 16.
4. Российская газета. № 168. 30.07.2010.
5. Медиация в России. Официальный сайт Московской школы конфликтологии [Электронный ресурс]. URL: <http://conflictmanagement.ru/mediatsiya-v-rossii> (дата обращения 30.03.2015).
6. Справка о практике применения Федерального закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)». Утверждена Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 06. 06.2012 г.
7. Еще один региональный омбудсмен в России хочет стать медиатором // Европейский омбудсмен. Журнал о деятельности национальных учреждений по правам человека. 8 ноября 2013 г. [Электронный ресурс]. URL: http://euro-ombudsman.org/ombudsmen_activities/russia/eshe-odin-ombudsman-hochet-staty-mediatorom (дата обращения 30.03.2015).
8. Шамликашвили Ц.А. Школьная медиация как действенный инструмент в защите прав детей [Электронный ресурс]. URL: <http://www.garant.ru> (дата обращения 01.03.2014).
9. Собрание законодательства РФ. 04.08.2014. № 31. Ст. 4398.
10. Сборник международных договоров СССР. Вып. XLVI. 1993.
11. Российская газета. № 147. 05.08.1998.
12. Российская газета. № 303. 31.12.2012.
13. Соловьева С.В. Медиативный подход к договороспособности российского общества // Вестник Нижегородского университета им. Н.И. Лобачевского. 2013. Ч. 2. № 3. С. 188–191.

PROTECTION OF MINORS' INTERESTS IN THE NIZHNI NOVGOROD REGION BY JUDICIAL MEANS AND BY IMPLEMENTING MEDIATION PROCEDURES

S.A. Zhagorina

This article raises the problem of protecting the interests of minors by judicial means and by implementing mediation procedures in Russia, with particular focus on the issue of competing interests of minors and adult members of society within the framework of judicial protection of rights in civil cases. Some advantages of handling such cases through a mediation procedure are outlined. We also discuss the emerging option of protecting the interests of minors within the framework of the social form of remedy through the organization of school mediation services.

Keywords: judicial form of protection of rights, mediation, minors, legal representatives, interests of minors, school mediation, parents, children.

References

1. Oficial'nyj sajt Upravleniya Federal'noj sluzhby sudebnyh pristavov po Nizhegorodskoj oblasti [Elektronnyj resurs]. URL: <http://r52.fssprus.ru/> (data obrashcheniya 30.03.2015).
2. Rossijskaya gazeta. № 220. 20.11.2002.
3. Sobranie zakonodatel'stva RF. 01.01.1996. № 1. St. 16.
4. Rossijskaya gazeta. № 168. 30.07.2010.
5. Mediatsiya v Rossii. Oficial'nyj sajt Moskovskoj shkoly konfliktologii [Elektronnyj resurs]. URL: <http://conflictmanagement.ru/mediatsiya-v-rossii> (data obrashcheniya 30.03.2015).
6. Sправка o praktike primeneniya Federal'nogo zakona «Ob al'ternativnoj procedure uregulirovaniya spоров s uchastiem posrednika (procedure mediatsii)». Ut-

verzhdena Prezidiumom Verhovnogo Suda Rossijskoj Federacii 06.06.2012 g.

7. Eshche odin regional'nyj ombudsmen v Rossii hochet stat' mediatorom // Evropejskij ombudsmen. Zhurnal o deyatel'nosti nacional'nyh uchrezhdenij po pravam cheloveka. 8 noyabrya 2013 g. [Elektronnyj resurs]. URL: http://euro-ombudsman.org/ombudsmen_activities/russia/eshe-odin-ombudsman-hochet-staty-mediatorom (data obrashcheniya 30.03.2015).

8. Shamlikashvili C.A. Shkol'naya mediaciya kak dejstvennyj instrument v zashchite prav detej [Elek-

tronnyj resurs]. URL: <http://www.garant.ru> (data obrashcheniya 01.03.2014).

9. Sobranie zakonodatel'stva RF. 04.08.2014. № 31. St. 4398.

10. Sbornik mezhdunarodnyh dogovorov SSSR. Vyp. XLVI. 1993.

11. Rossijskaya gazeta. № 147. 05.08.1998.

12. Rossijskaya gazeta. № 303. 31.12.2012.

13. Solov'eva S.V. Mediativnyj podhod k dogovorospobnosti rossijskogo obshchestva // Vestnik Nizhegorodskogo universiteta im. N.I. Lobachevskogo. 2013. Ch. 2. № 3. S. 188–191.