DOI 10.47643/1815-1337_2020_11_32

ТЕНДЕНЦИИ И ПЕРСПЕКТИВНЫЕ НАПРАВЛЕНИЯ ПОВЫШЕНИЯ ЭФФЕКТИВНОСТИ РЕЗУЛЬТАТОВ СЕМЕЙНОЙ МЕДИАЦИИ

УСМАНОВА Елена Фанильевна,
кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры правовых дисциплин
ФГБОУ ВО «Мордовский государственный университет им. Н.П. Огарева».
E-mail: usmanowa_ef@rambler.ru;
БАРКОВА Виктория Геннадьевна,
магистрант юридического факультета
ФГБОУ ВО «Мордовский государственный университет им. Н.П. Огарева».
E-mail: usmanowa_ef@rambler.ru

Исследование выполнено при финансовой поддержке РФФИ в рамках научного проекта № 19-011-00570

Краткая аннотация: *в статье раскрываются тенденции и перспективные направления повышения эффективности результатов семейной медиации.*
Abstract: *the he article reveals trends and promising directions for increasing the effectiveness of the results of family mediation.*

Ключевые слова: *медиация, семейная медиация, медиативное соглашение, мировое соглашение.*
Keywords: *mediation, family mediation, mediation agreement, settlement agreement.*

В Российской Федерации семья, материнство и детство находятся под защитой государства (ст. 38 Конституции РФ). Конституция РФ гарантирует государственную защиту и поддержку семьи, материнства, отцовства и детства. Впервые затронул вопрос и высказался о необходимости внедрения медиации в судебную систему РФ Д. А. Медведев в своем Послании Президента Федеральному Собранию РФ в декабре 2011 года. А с 1 января 2011 года вступил в силу первый в Российской Федерации нормативный правовой акт, регулирующий процедуру медиации, Федеральный закон №193-ФЗ от 27 июля 2010 года «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)». В статье 1 Закона о медиации, законодатель устанавливает, что необходимо создание правовых условий для применения в Российской Федерации альтернативной процедуры урегулирования споров с участием в качестве посредника независимого лица – медиатора (процедуры медиации), содействие развитию партнерских деловых отношений и формирование этики делового оборота, гармонизации социальных отношений».

Прежде чем говорить о роли медиации, стоит разобраться, что она собой представляет? Медиация – это альтернативный способ регулирования конфликтов с участием независимого лица, медиатора, не являющегося заинтересованной в споре стороной. Он нейтрален, независим и беспристрастен. Медиатор помогает субъектам конфликта добиться соглашения по спору, при этом стороны полностью контролируют как процесс урегулирования спора, так и условия его разрешения.

В современной ситуации при конфликтах, часто сопровождающих бракоразводный процесс, важно, чтобы у суда была возможность приостановить судебный процесс и направить стороны на медиацию в обязательном порядке для проведения предварительной медиативной встречи, с оценкой медиабельности конкретного спора и других возможных альтернативных способов разрешения ситуации, а какое добровольное решение стороны примут после такого обязательного направления, пусть остается на их усмотрение. Стороны либо добровольно продолжат медиацию, либо на основе принципа добровольности могут отказаться от проведения такой процедуры, однако это уже будет их осознанное и самостоятельное решение.

Отсутствие отработанных и законодательно утвержденных методик и подходов при разрешении семейных конфликтов при расторжении брака родителей детей подросткового и младшего возраста препятствует эффективному принятию решений в этой области, что определяет необходимость разработки адекватных подходов по реализации прав и принципов, перечисленных в Декларации прав ребенка на Генеральной Ассамблее ООН еще 20 ноября 1959 года.

Но процедуру медиации не всегда есть возможность применить. Если в процессе затрагиваются права и законные интересы третьих лиц или публичные интересы, то придется прибегать к другим способам разрешения спора.[2, с.38]

Как правило, семейные споры связаны во многом не просто с юридическими, но и психологическими вопросами, поэтому прийти к компромиссу самостоятельно достаточно сложно. В данном случае медиатору нужно помочь сторонам выслушать, понять друг друга и разрешить спор мирным путем с помощью переговоров. Таким образом, стороны готовы будут добровольно сотрудничать для устранения разногласий, связанных с бракоразводным процессом, детьми, по вопросам имущества или финансов.

При гражданско-правовом регулировании суд в основном просто исходит из норм, закрепленных в нормативно-правовых актах, и выносит судебное решение, обязательное для выполнения, которое, скорее, всего не устроит либо одну сторону, либо сразу обе, что может привести к уклонению от обязательств, и что самое главное, не устранит межличностный конфликт между субъектами. В то время как медиация более предметно-ориентирована. Она направлена на удовлетворение интересов всех участников и, если не устранение конфликта, то хотя бы на его сглаживание.

Медиатор способствует облегчению процесса общения между субъектами конфликта, он помогает глубже понять позиции каждого из участников и помогает другой стороне понять ее, ищет эффективные пути разрешения спора. Поэтому решение, к которому пришли стороны в процессе медиации, устраивает всех лиц, участвующих в конфликте.[1]

При решении спора при медиации учитывается эмоционально-психологический аспект конфликта, которая способствует сохранению эмоциональных сил субъектов, улучшению отношений между участниками, так как стороны приходят к осознанию истинных интересов и потребностей друг друга. Таким образом, отношения в семье не ухудшаются.

Безусловно, медиация имеет достаточное количество преимуществ, в сравнении с судебными разбирательствами. К ним можно отнести разнообразие организационных форм, модели, виды примирительной процедуры, участие в которой принимает медиатор.

Но, как зачастую бывает, несомненно, существуют и недостатки, к которым можно отнести очень слабую поддержку от государства и узкий круг нормативных правовых актов. Так же, рассматривая Закон о медиации, можно наблюдать, что законодатель должным образом не раскрывает суть, цели, направление примирительных процедур, не выводит их системность и единство. А ведь Е. И. Химикус в своей научной статье «Виды медиации» отмечает, что «процедура медиации представляет собой сложную комплексную систему» [3, с. 117].

Необходимо так же обратить внимание на то, что многие авторы отмечают, что «сами опрошенные медиаторы достаточно редко являются инициаторами процедур медиации. Так, обобщая ответы на вопрос о том «сколько в среднем медиаций в семейных спорах вам удается инициировать за 1 год», можно выделить наиболее типичные сценарии: по направлению суда, по направлению органов опеки и попечительства или Комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав. Фактором, помогающим сторонам принять решение об участии в медиации, зачастую выступает авторитет направляющей организации или специалиста (например, психолога или юриста), возможность уйти от судебных разбирательств, получение достаточной информации о медиации». Даже в данный момент, большинство граждан не осведомлены о существовании такого процесса разрешения конфликтов, как медиация. Стороны соглашаются на урегулирование спора с использованием процедуры медиации только в исключительных случаях, опять же, после того, как судьи в судебных заседаниях акцентируют внимание на данной процедуре и ее преимуществах.

Можно отметить, что одним из самых перспективных направлений в семейной медиации будет её интеграция в деятельность органов ЗАГСа. Объяснить это можно тем, что в России на данный момент очень малая доля граждан проинформирована об институте как семейной медиации, так и медиации в целом. А обычно семейная медиация применяется для урегулирования разногласий, возникающих при разводе супругов и касаются вопросов проживания родителей и детей, воспитания и общения с ребенком, уплаты алиментов, раздела имущества. Донесение до граждан важности и актуальности медиации в современном обществе поможет разрешать многие проблемы не обращаясь в суд. Если институт семейной медиации будет внедрен в структуру органов ЗАГСа, то на практике получится спасти достаточное количество браков от их расторжения, так как медиатор поможет супругам найти общий язык в сложившейся ситуации, предложит наиболее актуальный и безболезненный план действий при разрешении споров.

Использование в медиации специальных инструментов и техник, соблюдение принципов медиации в процедуре, приводит к тому, что создаются такие условия для участников семейного конфликта, которые позволяют им добровольно, самостоятельно понять свои интересы, повернуться к потребностям и интересам детей и обсудить как свое, так и их будущее.

Важно, чтобы у суда была возможность направить стороны на информационные встречи для обсуждения перспективы применения медиации в обязательном порядке, где конфликтующие стороны могли бы, ознакомится с преимуществами и возможностями медиации и воспользоваться этими преимуществами для поиска взаимоприемлемого, справедливого решения, учитывающего и интересы детей.

В соответствии со ст. 172 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации судья выясняет, не хотят ли стороны применить процедуру медиации. Если стороны согласятся с предложением суда, они вправе обратиться с ходатайством об отложении разбирательства дела или судебного разбирательства в связи с обращением к медиатору. Как отмечается в Справке о практике применения Закона о медиации, в ряде судов открыты комнаты, кабинеты, отдельные помещения, оборудованные компьютерной техникой, в которых стороны могут попытаться урегулировать спор, в том числе с участием медиатора. Однако механизм взаимодействия судьи, рассматривающего дело и содействующего примирению сторон, и указанного медиатора отсутствует. При этом его проработка могла бы повысить количество урегулированных споров.

Процедура медиации может быть применена при возникновении спора до обращения в суд, а также после начала судебного разбирательства, в том числе по предложению судьи (п. 2 ст. 7 Закона) и завершается принятием медиативного соглашения. Медиативное соглашение имеет силу решения суда, может заверяться нотариально и являться исполнительным документом. Медиативное соглашение основывается на взаимовыгодных условиях для сторон спора. Сроки и способы исполнения медиативного соглашения устанавливаются самими

сторонами в медиативном соглашении, при этом существует возможность изменения его содержания и сроков исполнения по согласованию сторон. Отслеживание дальнейшего развития ситуации (проверка выполнения условий договора) предполагает наблюдение медиатора за сторонами медиации, обсуждение с ними развития отношений, и отслеживание выполнения условий договора в течение какого-то периода (различным в зависимости от сложности ситуации). При положительном результате, когда сторонами выполняются условия соглашения, работа с семьей завершается. При выявлении ситуации невыполнения договора сторонам предлагают проведение дополнительных встреч.

Стороны принимают на себя обязанность добровольного исполнения соглашения при обращении к процедуре медиации. Решение, достигнутое самими сторонами в ходе медиации, как правило, не требует принудительного исполнения, потому что стороны удовлетворены им и заинтересованы в его исполнении. Медиативное соглашение, заключаемое по итогам процедуры медиации при урегулировании семейного спора, можно рассматривать как материальный договор, направленный на сохранение прав и обязанностей, вытекающих из семейных правоотношений.

Возможность принудительного исполнения соглашения появляется в случае утверждения соглашения, выработанного в процедуре медиации, судом в качестве мирового соглашения в порядке процессуального законодательства.

Медиативное соглашение, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной после передачи спора на рассмотрение суда, может быть утверждено судом в качестве мирового соглашения в соответствии с процессуальным законодательством. Медиативное соглашение по возникшему из гражданских правоотношений спору, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной без передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, представляет собой гражданско-правовую сделку, направленную на установление, изменение или прекращение прав и обязанностей сторон. К такой сделке могут применяться правила гражданского законодательства об отступном, о новации, о прощении долга, о зачете встречного однородного требования, о возмещении вреда. Защита прав, нарушенных в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения такого медиативного соглашения, осуществляется способами, предусмотренными гражданским законодательством. Медиативное соглашение, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной без передачи спора на рассмотрение суда, в случае его нотариального удостоверения имеет силу исполнительного документа.

Защита прав, нарушенных в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения медиативного соглашения, осуществляется способами, предусмотренными гражданским законодательством (часть 4 статьи 12 Закона о медиации).

Минимизировать риск неисполнения медиативного соглашения возможно при помощи придания ему исполнительной силы нотариально удостоверив или включив в его текст соответствующий раздел. А также данная проблема может быть решена на законодательном уровне посредством внесения изменений в Гражданский процессуальный кодекс РФ, устанавливающих возможность выдачи исполнительных листов для принудительного исполнения медиативных соглашений.

Оценивание результативности процедуры медиации и ее итогов обосновывается получением восстановительного эффекта и обусловливается получением последующих позитивных сдвигов в отношениях между сторонами:

- выравнивание семейных отношений, преодоление условий семейного неблагополучия;
- решение семейного конфликта с наименьшими отрицательными последствиями для всех сторон;
- увеличение количества заключенных медиативных соглашений и их повышение их исполнимости сторонами.

Повышение эффективности результатов семейной медиации возможно при создании системы, позволяющей заинтересованным гражданам свободно использовать медиацию для разрешения семейных споров и своевременно, в полном объеме выполнять возложенные на стороны в результате проведения медиации, обязательства.

Благодаря семейной медиации можно успешно разрешить большинство семейных конфликтов. Роль семейной медиации состоит в том, что она является наиболее эффективным способом урегулирования конфликтов, возникающих в семье, так как учитывает и законодательство, так личные мотивы и интересы участвующих в медиации лиц, благодаря чему стороны приходят к взаимовыгодному решению.

Библиография:

1. Семикина С. А. Примирительные процедуры в контексте сравнительного анализа процессуального законодательства России и других государства / С. А. Семикина, А. Н. Юсупова // Вестник Саратовской государственной юридической академии. 2016. № 3. С. 216-222.
2. Федоренко Н. В. Актуальные проблемы альтернативного разрешения споров посредством медиации и пути их решения / Н. В. Федоренко, Е. М. Фатыхова, Л. М. Дзюба // Наука и образование. 2017. № 2 (81) С. 34-38.
3. Химикус Е. И. Виды медиации // Современное право. 2015. № 11. С. 114–117.