

Д. Е. Михель*

Медиация как способ повышения правовой культуры

В последнее время на научных юридических конференциях, форумах и съездах представителей юридического сообщества все чаще упоминаются способы альтернативного разрешения споров (далее – АРС). На необходимость развития и более широкого использования альтернативных процедур урегулирования споров неоднократно обращалось внимание в научной литературе¹.

Такое внимание к способам АРС (к которым относят третейский суд, международный коммерческий арбитраж, медиацию и переговоры) обусловлено не только их известными преимуществами, но и тем, что в современной России на сегодняшний день достаточно остро стоит проблема правового нигилизма и низкой правовой культуры. Альтернативное разрешение споров способствует повышению правовой культуры населения путем формирования у конфликтующих сторон и их представителей осознания преимущества мирного урегулирования споров по сравнению с обычным порядком судопроизводства.

* Аспирант кафедры теории и истории государства и права Кубанского государственного университета.

¹ См.: Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 2005. № 1. С. 6.

Под правовой культурой общества понимают качественное состояние его правовой жизни, выражающееся в достигнутом уровне совершенства правовых актов, правовой и правоприменительной деятельности, правосознания и правового развития личности, а также в степени свободы ее поведения и взаимной ответственности государства и личности, положительно влияющих на общественное развитие и поддержание самих условий существования общества¹.

Повышение и укрепление правовой культуры является необходимым условием формирования и функционирования гражданского общества. Такое общество способно решать возникающие проблемы без обращения к силовым органам государства, используя для этого методы цивилизованного общественного саморегулирования, которые, в свою очередь, создают предпосылки для поступательного общественного и государственного развития². В развитом гражданском обществе человек воспринимается как активный субъект, способный самостоятельно отстаивать свои права и интересы, определяющим для жизни в таком обществе становится существование в режиме диалога. Разрешение конфликтов на основе насилия и принуждения уже не удовлетворяет потребностей динамично развивающегося гражданского общества. Такие способы не обеспечивают урегулирования конфликта, а приводят лишь к ожесточенности противостояния, т. к. не учитывают интересов сторон, ориентируются только на выдвинутые сторонами позиции. Только тогда, когда принимаются во внимание интересы сторон, когда личность осознает общность своих ценностей с ценностями других людей, эти ценности могут стимулировать ее участие в создании бесконфликтного общества³. В основе правового конфликта лежат содержательные расхождения между его участниками, выражающиеся в том, что каждая из сторон исповедует ценностные установки, существенно отличающиеся либо несовместимые с ценностными установками другой стороны. Завершением конфликта может быть только его принципиальное разрешение, которое достигается конфликтующими сторонами в процессе обоюдного анализа как источников, так и содержания конфликта. Такой анализ и завершение конфликта возможны только в условиях высокой культуры разрешения правовых споров и правовой культуры общества вообще.

Одним из важных шагов к повышению правовой культуры, к созданию гражданского общества и совершенствованию правовой системы является внедрение института медиации как способа альтернативного разрешения споров.

В переводе с латинского «медиация» означает посредничество⁴. Под медиацией понимается метод разрешения конфликтов, разработанный в 60–70-х гг. XX в. в США. Понятие «медиация» вошло в немецкий, французский и другие языки Европы и употребляется в качестве установившегося термина. В русском языке слово «посредничество» не строго соответствует тому смыслу, который несет в себе понятие медиации. Поэтому использование в России общепотребимого в большинстве стран термина «медиация» позволит отделить посредничество в конфликтах от других областей посреднической деятельности.

¹ См.: Лисицын В. В. Медиация — важный элемент правовой культуры российского бизнеса // Вестник Арбитражного суда города Москвы. 2009. № 2. С. 1–9.

² См.: Севастьянов Г. В., Цыпленкова А. В. Тенденции развития институциональных начал альтернативного разрешения споров // Вестник ВАС. 2007. № 3. С. 1–3.

³ См.: Клечкин А. А. Теоретико-правовой аспект медиации правового конфликта // История государства и права. 2008. № 9. С. 1–3.

⁴ См.: Современный словарь иностранных слов: ок. 20000 слов. М., 1992. С. 367.

В современной юридической литературе представлено большое количество определений понятия медиации, но условно выделяют два из них¹.

Представители первого подхода понимают под медиацией «содействие посредничающего внешнего третьего медиатора в выработке совместно всеми участниками конфликта, готовыми принять на себя ответственность, специфического для данного конкретного случая или проблемы варианта урегулирования или решения существующего конфликта, стабильного в будущем и выгодного для сторон»².

Сторонники второго подхода делают акцент на участии в процессе самих спорящих сторон. Они полагают, что «медиация — это переговоры с участием третьей нейтральной стороны, которая является заинтересованной только лишь в том, чтобы стороны разрешили свой спор максимально выгодно для обеих сторон»³.

Судья-медиатор из Голландии М. Пель подчеркивает, что «медиация — это процесс примирения, в ходе которого независимая и нейтральная третья сторона, медиатор, помогает участникам конфликта в течение короткого времени и с учетом взаимных интересов совместными усилиями прийти к приемлемому для обеих сторон решению конфликта, которое считается желательным или, по меньшей мере, приемлемым для каждого из них»⁴.

Таким образом, второй подход наилучшим образом раскрывает понятие медиации, учитывая ведущую роль сторон в процессе, т. к. именно участники спора инициируют процесс посредничества, принимают или не принимают решение в результате переговоров, подписывают или нет достигнутое соглашение. Они сами контролируют результаты и ведут переговоры в поисках своего собственного решения, посредник никаких решений не выносит, он лишь участвует в переговорах, создавая позитивную атмосферу и задавая правильные вопросы, чтобы обеспечить сторонам наилучшие условия для нахождения решения.

Процедура медиации имеет две особенности. Первая особенность заключается в том, что медиация направлена прежде всего на восстановление разрушенных связей: посредством изучения лежащих в основе конфликта чувств, эмоций и желаний медиатор стремится помочь клиентам восстановить психологический контакт, способность общаться и решать проблемы в ходе переговоров. Другой особенностью медиации является используемый в ходе этой процедуры метод ведения переговоров — Гарвардский метод⁵. Он предусматривает ведение переговоров не на основе позиций, а на основе интересов. Любой конфликт — это противостояние позиций, но за каждой позицией стоят один или несколько интересов, которые часто являются решением конфликта. Задача медиатора — выявить истинные интересы участников спора и на их основании помочь разрешить конфликт.

Выявление истинных интересов позволяет прийти к взаимовыгодному для сторон решению. Однако в конфликтной ситуации стороны, как правило, не готовы к диалогу, а настаивают на своих позициях. Между тем интересы сторон нередко совпадают (спору о родительских правах). Поэтому деятельность медиатора и направлена

¹ См.: *Ракитина Л., Львова О.* Медиация (Посредничество). М., 2008. С. 23.

² *Хесль Г.* Посредничество в разрешении конфликтов. Теория и технология. СПб., 2004. С. 11.

³ *Александрова О. В.* Школа посредничества (медиации) // Третейский суд. 2006. № 2. С. 19–22.

⁴ *Пель М.* Приглашение к медиации. М., 2009. С. 165.

⁵ См.: *Его же.* Большое испытание // Медиация и право. 2008. № 8. С. 46.

на восстановление общения между сторонами для выяснения их интересов. Эти две характерные особенности процедуры медиации взаимосвязаны между собой и отличают ее от урегулирования конфликта в ходе судебного разбирательства.

Медиация может использоваться в любых конфликтах интересов между двумя или несколькими конфликтующими сторонами. Медиация актуальна в равной степени для всех сфер жизни человека. Широкое распространение медиативная техника нашла в разрешении супружеских конфликтов и вопросов, связанных с разводами, конфликтов на рабочих местах и в предпринимательской сфере. Однако процедура медиации может быть применена ко всем спорам, решение которых не урегулировано императивными нормами, или спорам, для решения которых закон не предписывает исключительно судебное разбирательство. Там, где закон предписывает, что можно поступить только так и никак иначе, спор не может быть разрешен с помощью договоренности между сторонами. Так, недействительность сделки или брака может быть установлена только судом.

Таким образом, можно отметить, что медиативные способы разрешения споров способствуют внедрению культуры примирения при наличии правового конфликта, решению спора не только через суд, но и с помощью системы примирительных процедур — для того, чтобы у спорящих сторон возникла потребность сначала попробовать примириться и только в случае неудачи обращаться в суд. Медиация — это путь к новой культуре общения между людьми. Именно благодаря медиации у сторон в конфликте появляется возможность быть услышанными и понять истинные потребности и интересы друг друга. И только в этом случае стороны могут прийти к консенсусу.