**Введение в медиацию**

**Понятие медиации**

   Сегодня институт медиации, заработавший солидную репутацию в ходе применения в западных странах, США и Китае, вызывает всё больший интерес в России. Этот актуальный метод альтернативного разрешения споров воспринимается российскими специалистами в области права крайне неоднозначно. Некоторые видят в нём долгожданную панацею, способную разгрузить нашу судебную систему и решить миром большинство конфликтов. Другие видят в нём красивую, но совершенно бесполезную в российских условиях сказку. Однако большинство суждений наших коллег строится на основе нескольких переведенных с английского или немецкого научно-популярных статей и книг, посвященных медиации, и передающихся из уст в уста сильно упрощенных теоретических идей. Фактически только считанные единицы российских юристов решили пойти немного дальше и, воздержавшись от скоропостижных оценок, глубже изучить эту молодую, интересную и неоднозначную отрасль права.

   Главное, что хочет узнать большинство людей о медиации - это её сущность и технология применения. Проще это можно сформулировать как два вопроса: "Что это такое?" И "Как это делать?" Ученые и практики стремятся на основе беглого анализа теоретического материала сделать вывод о пригодности этого института в условиях российской правовой действительности. Однако на практике это не даёт точного понимания ни сущности медиации, ни медиативной техники. Этому есть объяснение.

   К примеру, если Вас, как специалиста, скажем, в области права, попросят в течение пятнадцати минут объяснить сущность судебного процесса и место в нём профессионального юриста, человеку, который знаком с российским правом только из школьных учебников и средств массовой информации и не знает, что такое судебный процесс вообще? Конечно, можно передать основные теоретические и правовые аспекты, привести пару примеров из практики, но поймёт ли этот человек всё то, что Вы хотели ему сказать, всю специфику работы юриста, его многоаспектную роль в судебном процессе и сколько юристов участвуют в нём, на кого и какие права и обязанности возложены? Даже если дать Вам не пятнадцать минут, а час или два или три, он всё равно не поймёт всего этого, так как понимаете это Вы.

   Изначально необходимо объяснить те правовые принципы, на которых устроено всё Российское государство и право, пояснить исторические предпосылки становления этих принципов, определить конституционное положение Государства, его соотношение с другими государственными и негосударственными органами, организациями и гражданами, уяснить его основные функции, принципы деятельности, показать на практике, как ведётся работа с гражданами, организациями и документами, дать почувствовать себя в роли участника процесса. И только после всего этого и многого другого он сможет понять и прочувствовать, что же это такое и как это делается.

   Также обстоит дело и с медиацией, когда многие юристы, изучая эту тему, хотят в течение пятнадцати минуть получить "сухой остаток", без долгих и на первый взгляд ненужных подробностей. В итоге они получают лишь несколько вырванных из контекста определений и статистических отчётов, на основании которых и выносится окончательный вердикт. В данном случае на поставленные вопросы не даётся точный ответ.

   На сегодняшний день даже на западе нет единства в понимании сущности медиации и её основных принципов. Различные школы (Британская, Голландская, Австралийская, Американская и др.) дают собственные интерпретации и характеристики этому институту права, которые зачастую не совпадают, а иногда и противоречат друг другу. Вне зависимости от этих факторов, мы в данной работе осветим классическое понятие и признаки медиации, которые собственно отличают медиацию от других социально-правовых институтов.

     До 2011г. не существует каких-либо единых норм и правил, регулирующих порядок доступа к профессии **медиатора**. На рынке действовали частные учебные заведения, которые предлагали обучение по специальностям "коммерческий медиатор" и "семейный медиатор". Условием для приема в подобные учебные заведения часто является наличие образования в таких областях, как юриспруденция, психология или социальная педагогика при соответствующем опыте работы. Правда, для приема в некоторые образовательные учреждения, такого рода, достаточно любой профессиональной квалификации.

   Тем не менее, после завершения учебы в специализированном учреждении и вступления в крупную профессиональную организацию, или регистрации и в качестве индивидуального медиатора необходимо подтвердить свою квалификацию и предъявлять лицам, обращающимся за помощью, надежное свидетельство своего профессионализма. Кроме того, **профессиональным медиаторам** в области семейных отношений, например в Германии, присваивается соответствующее звание медиатор/BAMF (Федеральное объединение по семейной медиации).

    Медиация - это новое явление в нашей жизни, новый прогрессивный способ решения неглубоких конфликтов без антагонистических противоречий. Ниша новая, и относительно незанятая, пока ещё и весьма перспективная. Это можно смело утверждать, исходя даже из двух факторов:

     - Инициатор внедрения Медиации в России (президент и вице президент);

     - Наличие хоть того же, молодого, но широко распространенного в развитых странах, зарубежного опыта.

   Отсюда видно, что медиация это перспективное развитее, в первую очередь, человеческих отношений на базе очередного шага в развитии культуры человеческих взаимоотношений - это наше светлое и счастливое будущее. Ведь отношения в Европе, в Америке отличаются от отношений в России. Такой простой пример: У нас устная сделка ценой до 1000 руб. в Америке ограничения по стоимости сделки нет, хоть на несколько миллионов, и если одна из Сторон взяла на себя определённые обязательства по данной сделке, то она не будет истерически утверждать, что всё, что не записано и не подписано, к ней отношения не имеет. А у нас, даже подписанный договор, выполненный, с подписанными актами приёма выполненных работ, процентовками может быть признан не заключённым, в связи с тем, например, что в нём отсутствует, по мнению отдельных юридических теоретиков, такое существенное условие, как срок окончания выполнения работ.

   Медиаторство - это новый шаг в развитии общественных отношений. Оказывается, что не надо махать "шашками", и твой визави не злодей, а просто может быть заблуждающийся, а может это ты заблуждаешься, и есть возможность мирным путём выяснить реальную ситуацию. Ведь недаром мудрые говорят, что старость это не возраст, не состояние здоровья, а состояние душу и старость наступает с того момента когда человек перестаёт сомневаться в собственной правоте. Человек всегда должен допускать справедливую мысль, что он не Господь Бог и не может являться истиной в последней инстанции. В этом и заключается очередной шаг в развитии человеческой культуры.

   Справедливо мнение, что из лиц, не имеющих профессиональной подготовки в области медиации, наиболее близки к ней адвокаты. Они, при некотором увеличении своих знаний, особенно в области психологии и знания норм религиозного права могут предлагать свои услуги в качестве медиатора.

    При применении процедуры медиации в области семейно-правовых конфликтов (например, связанных с выплатой алиментов или воспитанием детей) присутствие адвоката весьма приветствуется и именно для того, чтобы исключить достижения всякого рода компромиссных решений, результатом которых явилось бы существенное ущемление интересов одной стороны, в первую очередь интересов детей. Когда одна из Сторон не зависимо от реально действующего правового статуса могла бы добиться для себя больших выгод.

   **Медиация - отрасль права**

   Что же является в медиации альтернативностью императивности судебной системы? Это, естественно, основной базис медиации - **добровольность** (ст.3 Закона).

   Отсюда, сам процесс урегулирования споров остаётся практически не тронутым по отношению к классическому - существующему, только несколько видоизменяется подход к рассмотрению спора, исчезает его безапелляционность.

   Инструментарий же решений медиативных проблем, в свою очередь, не ограничивается по сравнению с судебной системой только существующей нормативной базой, но и расширяется за счёт моральных и психологических аспектов, и основывается на участии посредника - доверенного лица спорящих Сторон и наличия взаимного стремления к разрешению конфликта.

   Медиация - отрасль права**,** основанная   на разрешении [конфликта](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%BD%D1%84%D0%BB%D0%B8%D0%BA%D1%82) с участием третьей нейтральной, беспристрастной, не заинтересованной в данном конфликте стороны  - [медиатора](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%B5%D0%B4%D0%B8%D0%B0%D1%82%D0%BE%D1%80), который помогает сторонам выработать определенное соглашение по спору, при этом стороны полностью контролируют процесс принятия решения по урегулированию спора и условия его разрешения. Медиатора признают обе стороны и мнение его уважают. В результате достигнутого соглашения выигрывают все.

   *Медиация - это процедура примирения конфликтующих сторон, путем их вступления в добровольные переговоры в присутствии нейтрального лица - медиатора (посредника), с целью достижения взаимопонимания и принятия взаимоустраивающих решений, разрешающих конфликтную ситуацию*.

   Медиация в России - это молодая, недавно родившаяся отрасль права, родоначальниками которой стали два самых известных юриста в Стране. Медиация молодое дитя юриспруденции, представляющее собой новый прогрессивный шаг в развитии культуры общественных отношений, ухода от существующего авторитаризма к добровольности и стремлению к сотрудничеству и взаимопониманию.

   Естественно, как и любая отрасль права, медиация как минимум должна состоять из двух основных частей: это процессуальные нормы и правил и материальные нормы. Но медиация не является обычной отраслью права, а является альтернативой к существующей императивной системе рассмотрения споров, поэтому она включает в себя, и нормы морали и психологию.

   Итак, медиация, как отрасль, состоит из четырёх основных частей: 1. Процессуальные нормы; 2 Материальные нормы; 3. Нормы морали; и

   4. Психология.

   В основе Медиации не лежит общепринятый в споре принцип я прав а та не прав, а лежит принцип возможно ты прав, а я не прав, возможно я прав, а мой визави не прав, и пусть специалист в этой области нас рассудит, т.е налицо резко другой уровень культуры человеческого общения.

   Нельзя недооценивать общественную значимость медиации, так как медиация является новым прогрессивным шагом в развитии человеческой культуры.

   **Предмет и система разрешения споров**

   Предмет медиации **-** это успешное проведение переговоров между двумя или несколькими конфликтующими сторонами с участием медиатора, в результате которых стороны заключают примирительное (медиативное) соглашение.

   Во всем мире медиация становиться одной из самых популярных форм урегулирования споров. Медиация позволяет уйти от потери времени в судебных разбирательствах, от дополнительных и непредсказуемых расходов, процесс медиации является частным и конфиденциальным.

   *В основе процедуры медиации лежит посредническая деятельность третьей, независимой и нейтральной к предмету спора стороны (Медиатора), обладающей достаточными познаниями как в вопросах законодательства и права, так и в вопросах конфликтующих сторон, и направленная на внесудебное урегулирование споров.*

   **Процедура медиация**

   Процедура медиация**,** согласно ст. 2 Федерального закона "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника" от 27.07.2010г. N193-ФЗ - **это способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения**.

   **Цель медиации**

   Цель медиации - добиться взаимоустраивающего соглашения между сторонами. При этом все решения относительно предмета переговоров и способа разрешения конфликта принимает не медиатор, а сами стороны. Необходимым условием медиации является добровольное участие сторон. Медиатор помогает сторонам пройти через процесс коммуникации, модуль, состоящий из заранее определенных шагов. Переговоры могут включать в себя от 3 до 15 таких шагов.

   *Цель медиации - способствовать достижению конструктивного урегулирования конфликта, но не гарантировать это заранее или предупредить его возникновение.*

   ***Медиатор*** *- это нейтральное третье лицо, сопровождающее процесс для разрешения конфликта и для достижения конкретного соглашения. При помощи медиаторов можно найти решения, при которых не будет ни побежденных, ни победителей*.

      Основной задачей медиатора является содействие способности участников спора прийти к урегулированию своего конфликта самостоятельно. Урегулирование конфликта должно происходить путём предоставления им со стороны медиатора возможности изучить все законные способы разрешения Спора. Медиатор должен предоставить Сторонам современную законодательную базу по конфликтному вопросу для того, чтобы определить путем переговоров на основе убеждения каждой из сторон в справедливости решения вопроса, приемлемого  для каждой из Сторон конфликта.

   Медиация в рамках отечественной правовой системы представляет собой деятельность, осуществляемую за пределами судопроизводства, и может использоваться в дополнение к структуре правосудия. Процедура примирения должна осуществляться за рамками заранее определённого процесса, и лицо, выступающее в качестве медиатора, является процессуальной фигурой. Процедуры медиации, на сегодняшний день не отработаны юристами, психологами, социологами. В случае использования результатов процесса медиации в дальнейшем судопроизводстве имеет основополагающее значение законность при её проведении.

   Медиация или вне судебное улаживание коммерческих споров сегодня - широко распространенная в мире практика. Эту форму урегулирования бизнес-конфликтов предприниматели считают весьма эффективной и при этом малозатратной. Подобный способ разрешения споров осваивают и в России. Но, по словам *Цисаны Шамликашвили*, Президента Научно-методического центра медиации и права, продвижению данного инструмента препятствует инертность российского общественного сознания.

   Медиация, как способ разрешения споров, процедура глубоко уходящая корнями в историю развития человеческих отношений, и оформившаяся как современная технология рассмотрения конфликтных ситуаций лишь во второй половине ХХ столетия. При всем многообразии сходства с другими формами разрешения разногласий, медиация имеет несколько принципиальных отличий. Основное из них - присутствие при разбирательстве третьей нейтральной стороны, которая не выносит никаких решений, однако участвует, вникает, изучает проблему и содействует принятию решения самими конфликтующими сторонами.

   Процедура медиации - это структурированный процесс, сама медиация как отрасль знаний находится в междисциплинарной области, совместивший в себе такие отрасли знания, как право, психология, социология, лингвистика, конфликтология.

   **Эффективность медиации**

   Опираясь на опыт, сложившийся за последние несколько десятилетий, можно говорить о том, что с ее помощью можно разрешить практически любой спор, при наличии стремления сторон к его разрешению.

   Медиация является альтернативным судебному, способу разрешения возникших долговых споров. Процедуру медиации можно эффективно использовать и после проведения судебного процесса, на стадии [взыскания по исполнительному листу](http://www.lawcollegium.com/teh/1234176210.htm). В отдельных случаях применение медиации эффективней, чем принудительное взыскание. Медиация в большинстве случаев позволяет сохранить деловые и родственные, а зачастую и дружеские отношения между сторонами конфликта.

       Даже если, с точки зрения Сторон, они зашли в тупик, и из него им не выбраться, медиация поможет достичь удовлетворяющее обе стороны решение. *Это обеспечивает в медиации возможность, в результате которой создаются условия для всех участников не только предлагать свои способы разрешения спора, за частую неправильные, но и найти и выработать правильное, справедливое и законное решение.*

    Во время медиации вводится мораторий на какие-либо агрессивные действия, медиатор контролирует соблюдение этого правила. Решение в деле находите вы сами совместно с медиатором, который пользуется доверием и уважением обоих сторон.

      Наибольший эффект применения медиации достигается:

      В разрешении конфликтов в области трудовых, семейных и гражданских взаимоотношений, как в личной сфере, так и в сфере предпринимательской деятельности. Кроме этого не следует забывать, что гражданские взаимоотношения носят многогранный характер: собственность, признание сделок недействительными, кредит, залог, наследство; авторские права и так далее.

      Процедура медиации состоит из нескольких этапов, главная задача которых состоит в разрешении конфликта без обращения в суд. Подробно процедура медиации будет рассмотрена ниже, в главе, посвященной медиационному процессу. Здесь обозначим этапы процедуры медиации:

      - заинтересованное лицо обращается за помощью к медиатору;

      - медиатор организует встречу для выяснения позиций сторон;

      - каждая из сторон высказывает свою позицию по делу;

     - стороны излагают свое мнение по поводу позиции противоположной стороны;

     - медиатор проводит беседу с каждой из сторон, а затем и общую, ненавязчиво излагая собственное мнение, основанное на законности, беспристрастности и профессионализме;

    - стороны вырабатывают способы разрешения возникшего конфликта;

     - совместное составление письменного соглашения, которое будет учитывать интересы обеих сторон.

     Медиация позволяет выйти сторонам из тупиковой ситуации, продемонстрировать высокий культурный уровень сторон, в то время как после судебного разбирательства все обычно заканчивается разрывом отношений и неприятными последствиями.

      При выборе процедуры медиации существуют только одни положительные стороны:

     - основание обращения - согласие обеих сторон;

     - решение принимается совместно с учетом справедливости, законности и своих интересов, и сами же исполняете это решение;

     - медиатор только лишь способствует принятию решения;

     - экономия времени и средств;

     - конфиденциальность процедуры;

     - учитываются интересы обеих сторон.

    В идеале после окончания медиации эмоциональный диссонанс между конфликтующими сторонами должен исчезнуть, и разрешенный конфликт не должен мешать общению друг с другом. Это не означает обязательную гармонизацию или всепрощение, но *понимание, ясность и умение управлять возможными оставшимися противоречиями* - обязательный результат медиации.

    Честная, открытая проработка интересов и ценностей участников повышает вероятность выполнения достигнутого соглашения. Часто соглашения пересматриваются, изменяются, если участники в процессе медиации понимают, что их интересы учитываются также серьезно, как и интересы "противника".

    Главная цель медиации - найти пути к примирению сторон.

   Из этого следует, что:

      • Медиация позволяет достичь соглашения и договоренности при уважении ко всем сторонам.

      • Медиация помогает найти практические решения, с которыми согласны все участники.

      • Медиация помогает избежать утомительных разбирательств, длительных судебных процессов и больших расходов.

      • Медиация создает  уважение и укрепляет автономию участников конфликта.

    Адвокатам часто задают вопрос: сколько ты процессов провёл и сколько из них выиграл. Преимущество выигранных адвокатом процессов перед проигранными, для не посвящённых считается его уровнем квалификации.

   Вопрос с точки зрения человечности, уважения к личности и юриспруденции не корректен. Нельзя судебный процесс сравнивать с боксом или с какими-либо иными спортивными соревнованиями. Да, в судебном процессе сталкиваются практически противоположные интересы, доведённые до антагонизма, но как не странно лучшим результатом судебного процесса является не победа одной из сторон, а достижение обоюдного согласия в споре, заключения мирового соглашения.

     Наличие спора уже однозначно устанавливает тот факт, что стороны не могут самостоятельно прийти к единому мнению о предмете спора и его существенных условиях. Отсюда необходимо посредничество, которое снимет спор и приведет стороны к единому мнению по спору. На сегодняшний день такое посредничество носит исключительно судебный характер и, если одна из сторон не согласна с мнением такого посредника, то существует механизм принуждения несогласной стороны. Конечно, решение спорных вопросов всегда желательно мирным путём на основе добровольного согласия сторон, а если стороны добровольно не согласились, что сразу применять принцип принуждения? Для цивилизованного общества подобное отношение не приемлемо, нужен правовой консультант, который вооружен глубокими знаниями в области юриспруденции и серьёзными знаниями в области психологии человеческих отношений и, главное, доверием сторон.

   Этот базис позволяет ему примирить в рамках закона стороны, объяснить, как реально выглядит спор, кто прав и кто не прав, бесперспективность судебного спора и необходимость заключения добровольного мирового соглашения на основании единого мнения сторон и посредника. Вот в принципе роль такого посредничества и есть процедура медиации